

竞争法、知识产权和标准 制定的交叉领域

Amy Marasco
标准战略总经理
微软公司

竞争法与知识产权法

- 两部法律的目的相同，都是为了促进竞争和促进创新：
 - “反托拉斯法和知识产权法都被认为是共同发挥效力为消费者带来创新产品或者服务的法律的互补部分：反托拉斯法保护市场上的有效的竞争，而知识产权法保护从投资于创新活动而获得收益的才能。”
 - (美国司法部/联邦贸易委员会，反托拉斯法和知识产权：推动创新和竞争 (2007年4月) ——“2007 DOJ/FTC 报告”)

静态效率和动态效率

- 静态效率：静态效率发生在企业以现有的技术来降低成本，和降低应用了该技术的产品的价格来进行市场竞争的情况下。
- 动态效率：依赖于新的技术和创新的基础上，这些技术创新会促进经济增长并增加了消费者福利。
 - 动态效率比静态效率创造了更多的社会财富。
 - “知识产权法...使得生产者能够收回其创新成本并获得收益，这就鼓励他们进行进一步创新的行动。” (Gerald Masoudi 备注，美国司法部，2007年1月)

标准制订中的“阻碍”问题

- 何谓“阻碍”或者“专利埋伏”？
 - 一旦一项最终标准中包含了某项专利技术，而该专利的持有者可能会要求某些不合理条款
 - “阻碍...仅仅是因为某一被授人团体对某一个专利权人持有一项必要技术之关键而感到不安的话，并不是存在阻碍。”
 - 当然，如果是仅仅因为专利所有人对其专利使用权收取的费用高于专利使用者的出价的话，也不能算存在阻碍。” (Gerald Masoudi备注, 美国司法部，2007年6月)

很少发生“阻碍”情况

- 为什么？
 - 许多专利所有者也是实施者。
 - 他们倾向于从长计议。
 - 阻碍行为是显而易见的
 - 导致私人诉讼
 - 导致强制机构 (FTC, DOJ) 起诉
 - 在过去20年中只有三个案例 (*Dell, Unocal, Rambus*)
 - 涉及故意欺骗标准制定活动的行为主张

标准知识产权政策解决阻碍问题

- 这些政策寻求平衡：
 - 实施者的需要
 - 能够使用这些实施标准必要的专利技术；
 - 专利持有者的权利
 - 获取补偿并设定其他许可条款和条件（或者不予授权）
- 推动标准实施的竞争，刺激进一步创新以创造出具有不同特性的多种产品。
- 保护在标准化的技术范围内或与其相关技术方面继续进行创新的积极性
 - 否则，标准会约束动态效率，形成创新的“死区”。

关于“事前”的争议

- 该争议关注于由谁，在什么时候，如何进行许可条款的披露
 - 如今，双方可能（而且确实可以）在标准组织之外进行关于*事前协商*判。
 - 这样就不容易发生反托拉斯问题“ (2007 DOJ/FTC报告)
- 什么是提议的专利政策的竞争法分析：
 - 强制*事前披露*许可条款？
 - 允许在这些标准组织内对许可条款进行集体讨论？

强制性事前披露许可条款

- 示例：新的VITA专利政策
 - 要求成员在制定VITA标准事前披露任一必要专利声明和相关许可条款
 - 如果不能在标准最终制订完成前披露其许可条款，VITA会要求专利持有者免费许可其必要声明（和其他特定条款）
 - 禁止在标准制订会议上就任一提议许可条款进行集体讨论
 - 对该政策的一些说明：
 - 无需进行专利搜索
 - 仅对故意不进行披露的相关方面处以罚金

美国司法部分析

- 美国司法部致VITA的商业评论信函
 - 以VITA所述事实为基础
 - 结论指出：美国司法部目前无意挑战VITA提出的建议采用其新的专利政策的举动
 - 说明该新政策可能会有利竞争
 - 该机构会通过“理性规则”平衡测试对执行该政策的任一行为进行分析。
 - 起到了促进竞争还是阻碍竞争的作用

关于强制事前政策方式所要考虑的问题

- 是否需要？
- 进行专利搜索有更大负担？
- 实际影响？
 - 延迟？
- 标准的实施成本会更高？
 - 决策制定是基于非完整信息？
 - 对被动专利持有者造成的影响？
- 是否会影响相关专利持有人对标准组织的参与？
- 商业模式会对观点造成影响
- 目前没有一家标准组织允许这样做

标准组织对所披露的许可条款的集体讨论

- 在标准组织中对许可条款的集体论或者协商可能（取决于特定的事实）会带来积极的静态效率。
- 然而，这些集体讨论也可能导致集体抵制行为、买方企业联合行为及其它反竞争性行为。
 - 可能会违反反托拉斯法
 - 可能会对动态效率带来负面影响

DOJ/FTC 对集体讨论的观点

- “这些机构通常会用理性原则来评估试图来减轻阻碍效应联合活动——这些联合活动是通过允许标准的潜在被许可人与知识产权所有者对许可条款进行谈判。
 - 但是不适当的买方企业联合或者集体抵制行为从本质上来说是违法的。
- “这些机构对标准制订组织是否应该对许可条款进行联合事前讨论不发表任何意见。”
- (2007 DOJ/FTC报告)

关于许可条款的集体讨论的要考虑的问题

- 增加诉讼的可能性（包括反托拉斯声明）？
 - 技术委员会的审定是否正确？
- 实际影响？
 - 延迟？
- 会影响相关专利持有者对标准组织的参与？
- 对动态效率和创新积极性的影响？
- 商业模式影响观点
- 目前没有一家标准组织允许这样做