

服务平台

广东多举措支持粤港金融互通

日前,广东省政府公布了《实施粤港合作框架协议2013年重点工作安排》(以下简称《工作安排》)。

在金融合作方面,《工作安排》提出要落实《广东省建设珠江三角洲金融改革创新综合试验区总体方案》,加强双方在保险、证券、银行等领域的合作;在跨境人民币结算方面,要共同支持广州南沙、深圳前海、珠海横琴创新跨境人民币业务。如鼓励粤港金融机构以人民币银团贷款方式向上述区域产业项目和基础设施项目发放贷款、支持香港投资者以人民币资金投资上述区域重点产业项目和基础设施项目等;在证券合作方面,要支持两地证券机构开展合作,加快培育和发展市场中介机构。如就粤港两地合资设立证券公司、证券投资咨询公司、基金公司、期货公司等方面提供便利、推动广东法人金融机构和企业赴港上市等;在保险行业方面,共同争取香港保险公司以营业机构形式进入广东市场,促进两地保险业的发展。积极鼓励广东省的企业在香港设立自保公司,完善风险保障机制。同时,以在粤港均设有机 构的保险公司为试点,加强保险产品研发、业务经营和运行管理等合作。此外,以保险公司系统内通赔赔付、委托代理等形式,探索粤港保险业协同为跨境出险的客户提供查勘、救援、理赔等后续服务。

上海临港30条“双特”政策落地

近日,上海市政府对外公布临港“双特”建立特别机制和实行特殊政策30条配套政策,其第一条内容就非常“诱人”:建立每年10亿元的产业专项发展资金,其中,临港管委会每年安排5亿元专项资金,市级财政每年安排5亿元资金,共同组成临港地区产业专项发展资金。

同时,记者了解到,临港地区将设立以国资为主的10亿元临港种子基金,吸引带动社会资金设立100亿元临港产业基金,重点对临港地区符合实际战略姓女性产业专项、重点技术改造专项、节能减排专项、企业自主创新专项、服务业发展引导、科技小巨人工程和科技创业孵化器专项项目进行扶持。

另外,值得一提的是,在加快集聚创新创业人才方面,临港地区还将利用“双特”政策契机,加大人才落户、创业融资、出入境便利等政策突破,创新人才激励模式,增强对各类人才的吸引力。

(本报综合报道)

知识小看板

什么是间接侵犯专利权的行

间接侵犯专利权,是指行为人实施的行为并不构成直接侵犯他人专利权,但却故意诱导、怂恿、教唆别人实施他人专利,发生直接的侵权行为,行为人在主观上有诱导、教唆别人侵犯他人专利权的故意,客观上为别人直接侵权行为的发生提供了必要的条件。

间接侵权的对象仅限于专用品,而非公用品。这里的专用品是指仅可用于实施他人产品的关键部件,或者方法专利的中间产品,构成实施他人专利技术(产品或方法)的一部分,并无其他用途。对于一项产品专利而言,间接侵权是提供、出售或者进口用于制造该专利产品的原料或者零部件;对一项方法专利而言,间接侵权是提供、出售或者进口用于该专利方法的材料、器件或者专用设备。

专利拍卖招商公告

受权利所有人委托,北京金槌宝成国际拍卖有限公司将对下述专利权进行拍卖,欢迎报名参与竞买。详情可查阅我公司网站www.jcbcpm.com,或致电010-57110083索取详细资料。

- 1.一种车辆备用刹车系统
(ZL201220058168.4)
- 2.摩天轮式立体车库
(ZL201220098163.4)
- 3.一种卧式锅炉
(ZL201220388763.4)
- 4.两轮车备用支撑轮
(ZL201220202757.5)

360败诉“互联网反垄断第一案”一审了结

■ 本报记者 张 莉

近日,广东省高级人民法院对奇虎360起诉腾讯滥用市场支配地位一案作出一审判决。法院认定,腾讯“二选一”的行为属于违法行为,但即时通信软件和服务面向的是一个全球性的市场,腾讯不存在市场支配地位,因此,奇虎360的全部诉讼请求被驳回。

“本案可谓即时通信领域反垄断第一案,也是中国互联网领域为数不多的几个反垄断案件之一。”中国政法大学知识产权中心特约研究员赵占领认为,虽然中国不是判例法国家,但目前在反垄断领域,尤其是在互联网反垄断领域,仍欠缺针对性较强的细化性立法,司法实践经验也极其匮乏,本案的司法探索影响深远,将对其他类似案件的审理具有很大的借鉴意义。

“3Q大战”由来已久

奇虎360与腾讯的纠葛由来已久,被网友形象地称为“3Q大战”。

2010年11月,腾讯向QQ用户发表公开信,要求用户在QQ软件和360软件之间“二选一”,要么删除360软件,要么退出QQ软件,此举导致两家公司矛盾升级。

2011年10月,奇虎360正式向广东省高级人民法院起诉腾讯公司,称其逼迫用户在360与QQ软件之间“选边站队”,妨害了市场竞争,构成了滥用市场支配地位,请求广东省高级人民法院判决被告立即停止垄断民事侵权行为,并提出了高达1.5亿多元的巨额索赔。

2012年4月18日,该案开庭。在庭审中,奇虎360和腾讯就是否具有市场支配地位、是否存在滥用行为等问题进行了激烈交锋。

市场界定引争议

业内人士分析,本案的核心问题在于互联网行业相关市场的界定。法院经审理后认为,奇虎360认为综合性即时通信服务属于独立商品市场的主张不能成立。互联网具有开放性和互通性,是没有国界的,本案中涉及的市场应为全球市场。

本案审判长、广东省高级人民法院民三庭副庭长张学军指出,相关市场是经济学家常涉足的研究领域,它有时由一个商品构成,但通常是由一组具有竞争关系的商品组成的商品集合。对传统产业相关市

场

■ 于国富

近日,奇虎360诉腾讯滥用市场支配地位一案在广东省高级人民法院宣判。虽然,本案严格来讲并非中国互联网领域第一起以“反垄断”为名义提起的诉讼,但是,笔者仍然愿意将本案称为“中国互联网垄断第一案”。这是因为:

首先,本案的双方当事人是3Q大战的明星主角,其为本案投入的时间、精力非常巨大——据说双方提供的证据材料就重达100公斤之多。因此,双方说理举证的充分程度是远非此前的同类案件可比拟的。

其次,本案法官审理案件的细致程度,在判决中对相关法律问题论证之充分,亦远非此前案件可比。笔者注意到,本案的判决涉及到了“相关市场之界定”、“市场支配地位之判断”、“滥用行为之分析”等反垄断纠纷中的重要问题,堪称不正当竞争法律适用指南。

派玛劳伍博士,联合国国际法委员会前委员、印度著名国际法顾问。记者与他相识是在世界银行的法律年会上,一头银发的他,满面笑容,精神矍铄。

出身于法律世家

1942年,派玛劳伍出生在印度安得拉邦的一个律师家庭,他的父亲是一位杰出的律师,受家庭影响,他从小就对克什米尔问题、印度人在南非的待遇等问题颇感兴趣。进入大学后,派玛劳伍选择了国际法专业。后来,又获得耶鲁法学院法学硕士(LLM)和法学博士(J.S.D.)学位。而后,他在美国伍德罗·威尔逊国际学者中心和伍兹霍尔海洋图片研究所继续博士后研究。

派玛劳伍十分钟情于国际法的研究。他告诉记者,在耶鲁法学院攻读法学博士期间,曾有人劝他更换专业,但他回答道:“我为什么要放弃国际法呢?我只想用一种非常谦卑的方式为我的国家和人民服务。”年逾七旬的他回忆起这段经历,眼睛里依然闪烁着光芒,正是这份发自内心的热爱与执著让他成为了国际法领域里一位非常卓越的人物。

据其介绍,1976年至1984年,派玛劳伍参与了《联合国海洋法公约》的谈判;1985年至2002年,担任印度政府国际法事务首席法律顾问;1987年至2008年,任联合国国际法委员会成员、特别报告员和主席;2004年至2008年,担任国际法院关于马来西亚与新加坡白礁岛之争案的专案法官。目

场的界定已经很复杂了,互联网环境下的产业界定就更加困难。

“法院没有支持原告将相关市场界定为中国境内市场的主张,而是支持了被告的观点,以互联网具有开放性和跨国界性为由,将相关市场界定为全球市场。虽然QQ的用户遍布全球,但绝大多数用户为中文用户,且位于中国境内,即使有境外用户,但在总用户数中所占的比例也非常小。”赵占领对记者表示,如果按照这一思路,几乎所有的互联网反垄断案件都应该把相关地域市场界定成全球市场,也就几乎没有企业可以具有市场支配地位。而且从以往几起互联网反垄断案件来看,没有任何一个法院曾把相关地域市场界定成全球市场。

中伦律师事务所合伙人陈际红也认为:“把相关市场界定为全球市场并不准确,该案对腾讯是否构成垄断的界定存在偏差。虽然互联网不分国界,但中西方文化差异的因素应该被考虑进去,毕竟全球用户的使用习惯还是存在差异的。”

陈际红还指出,尽管存在种种争议,但作为“中国互联网反垄断第一案”,该案的判决还是有深远影响的。虽然一审判定奇虎360败诉,但毕竟也让小公司挑战行业巨头成为可能。中小企业的成长需要公平的竞争环境,反垄断这一概念的提出切中要害,如能妥善解决,将破解中小企业利益无法保障这一最迫切需要解决的问题。

腾讯在相关市场不具有支配地位

在本案中,奇虎360诉称,腾讯的QQ活跃账户数达7.982亿,在即时通信市场中具有支配地位。但广东省高级人民法院审理后认为,即便腾讯在该市场的份额超过50%,也不能认定它在这个市场具有支配地位。广东省高级人民法院判定,微博、SNS社区、电子邮箱等对即时通信软件和服务有很强的替代性,应作为统一市场来看,而且这是一个全球性的竞争市场,QQ在市场中并无支配地位,构筑不起任何市场壁垒。

赵占领认为,市场份额是认定经营者是否具有市场支配地位的首要考虑因素,这已经成为反垄断法实践发达国家的共识。根据美国、欧共体的实践,企业产品在相关市场中的市场占有率是执法机构考虑的最重要的因素。在这一点上,国内执法机构、司法机构和学术界也已基本形成共识。

就本案而言,奇虎360的所有证据都是基于相关商

场

■ 于国富

可想而知,借由本案“互联网垄断第一案”的重要地位和影响力,此后,中国互联网经营者之间的垄断问题将不再是一个悬而未决、似是而非的问题,我们只需循着本案确定的法律原则去分析,就可以找到相应的答案。

从广东高院的判决来看,奇虎360的第一个败诉点在于“对本案相关产品市场界定错误”。

在本案中,广东省高级人民法院根据《反垄断法》和《国务院反垄断委员会关于相关市场界定的指南》对“相关市场”进行了界定。人人都知道,互联网是没有国界的,在360诉称腾讯垄断的即时通信领域中更是如此。目前,国内使用MSN的用户非常普遍,而Skype、Yahoo Messenger、Google Talk等竞争产品也都为公众所熟知。同时,海外使用即时通信工具与国内亲友沟通的人也比比皆是。放到全球领域中去考虑,腾讯QQ所占据的市场份额并没有奇虎

国际法人的职责是守护国际社会和平——访联合国国际法委员会前委员派玛劳伍博士

■ 本报记者 傅立钢 特约记者 范亚云

前,派玛劳伍任卡塔尔首席检察官的特别顾问、新德里尼赫鲁大学国际法研究中心的访问教授,并从2010年起,任孟加拉—印度海事仲裁法院的法官。

学成归国服务祖国

7年的美国求学经历让派玛劳伍在国际法领域取得了非凡的成绩。学业结束后,他曾有机会留在美国知名大学任教,但是几经衡量,派玛劳伍还是选择离开美国,回到故土,为自己的祖国服务。

派玛劳伍刚回到印度做法律顾问的时候,国际法还不受印度政府重视,其所在的条约部在外交部里也只是一个小部门,职业前景看起来并不乐观。但随着国际形势的变化,外交部给国际法顾问提供了更大的发展空间。在外交工作需要专业的国际法建议时,派玛劳伍的建议会被认真地采纳。

派玛劳伍告诉记者,在外交工作中,国际法顾问的职责是:建议政府可以用哪些方式来执行外交政策;怎样确保这些方式是符合国际法原则、条约的等等。

派玛劳伍用一个自己亲身经历的事例说明了国际法顾问的影响力。据他介绍,在印度政府讨论是否加入《消除对妇女一切形式歧视公约》时,各界曾有过非常激烈的辩论。印度社会男女地位非常不平等,大部分的法律都严重偏向男性权力的保护,忽略了女性的权利。比如,根据之前的印度法律,如果一个印度男人与外国女人通婚,子女可拥有印度国籍;如果一个印度女人与外国男人通婚,子女则不能拥有印度国籍。派玛劳伍认

品市场为综合性即时通信市场,相关地域市场为中国境内市场提出的,而法院对相关市场的界定比360所主张的要宽很多,这导致奇虎360提交的所有证据都失去了意义。

“二选一”具有违法性

本案对“3Q大战”中的“用户二选一”行为也进行了判定。

法院认为,被告强迫用户“二选一”,表面上是赋予用户选择权,实际上是逼迫用户只能与其交易,不能与奇虎360交易。而一旦被告具备垄断地位,那么用户极有可能会放弃360软件。因此,该行为一旦构成市场垄断,将被视为是限制交易的行为。

在庭审中,腾讯公司认为,其采取的“二选一”措施是正当的自力救济行为。对此,法院否定了其正当性。合议庭认为,即便腾讯公司面临合法权益处于危险的状况,其采取自力救济的对象也应当是不法侵害人,即原告,而不是用户,而且中国法律也提供了类似诉前禁令的救济途径。

“这种行为具有违法性,是非常危险的。”张学军认为,假定某个公司在具有市场支配地位的情况下,还要逼迫用户要么选择自己,要么选择对方,就很可能导致用户卸载对方的软件,这是排除、妨碍竞争的典型表现。

对此,赵占领与法官有不同的观点。他认为,“二选一”属于自力救济行为,但超出了必要的限度。

案件仍存变数

对于一审败诉的结果,奇虎360表示,将在其法务部门研究判决结果后决定是否提出上诉。

赵占领认为,奇虎360上诉的可能性非常大。“基于目前反垄断立法的现状以及本案中奇虎360遇到的诸多法律障碍和举证困难程度,即使上诉,终审认定结果改变的可能性也非常小。”但是他指出,一审法院的判决存在一些瑕疵,最高人民法院进行改正的可能性仍然存在。比如“如果以互联网无国界来界定相关市场,那么几乎将没有企业可以具有市场支配地位”。

总体而言,赵占领认为,本案对互联网反垄断领域的司法实践做出了积极探索,对于今后互联网反垄断案件的审理借鉴作用很大,对互联网领域的竞争秩序的完善、商业模式的调整也将起到重要的推动作用。

场

360起诉时所称的那么大,其离占据市场支配地位还有很长的路要走。

当前,中国互联网的行业规则尚未完全确立起来,一些互联网公司虽然强大,仍然无法避免来自竞争对手时不时的觊觎和骚扰。一个活跃的互联网需要“鲶鱼效应”,但绝不需要“食人鱼效应”。市场应该欢迎新的竞争者的加入,但新的竞争者和创新者也应该遵守公认的商业道德和现行的法律规定,不得以任何名义侵犯他人合法权益,否则不仅不能维护原有的市场竞争秩序,反而可能导致市场秩序的严重混乱。

(作者系北京市盛峰律师事务所高级合伙人)

法眼透视

为,这是一种歧视,违反了《消除对妇女一切形式歧视公约》。当时,政府内部许多官员反对因加入国际公约而对本国法律进行修改,但最后派玛劳伍成功说服他们接受了国际公约中的规定,从而改变了之前存在歧视性的国内立法,让所有与外国人通婚的印度人的子女都享有了平等的权利。

做一个有信仰的国际法人

派玛劳伍告诉记者,在从事国际法顾问工作的过程中,他经常会遇到这样的矛盾:所给出的建议是为了维护政府的利益,还是为了实现更高层面的国际法目标? 派玛劳伍认为,在国际谈判中,国际法顾问要做的是,指出对于谈判各方来说达成协议的最优方案是什么。虽然各个国家有不同的观点,但都是在向着共同的目标努力,只是利益诉求不同罢了。所以,在谈判中,各国需要找到其利益的共同点,并最终作出决定使之成为法律。

派玛劳伍认为,许多国家在边界争端、主权争议上浪费了太多的时间和精力,这些问题都应该被迅速解决,不应该诉诸武力。在有限的生命和快节奏的生活中,我们一定要追求和平,应该强调一个共同的概念:世界公民。这不仅是为当代人考虑,也是为了让后世子孙能拥有一个更美好的世界。

法界精英