法眼透视

用多边FTA为“一带一路”战略提供制度保障

■ 江家喜

中国应通过建立FTA,尤其是多边FTA,从制度上保障“一带一路”战略目标得以实现。

“一带一路”战略呼唤多边FTA

中国传统上依赖的政治友好保障辅以BIT模式有很大的局限性,很难因应“一带一路”这样大规模投资战略的需要。况且,投资回报在“一带一路”战略中似乎并非最重要目标。而“一带一路”其他战略目标的实现,就并非BIT能提供制度保障。例如,要实现过剩产能转移,仅仅转移一个产业(如基础设施建设)的投资是不够的。该产业的上游原材料供应、本身产出、有关服务产能等都需要进行相应转移。又如,要推进人民币国际化进程,仅仅使其成为资本项下结算货币远远不够,还需要将其推进为贸易项下结算货币。再如,我国如此大规模的对外投资必然要求我国金融、法律等服务产业跟进、协同,而金融服务、法律服务等主题绝非BIT可以解决。

FTA是两国或多国间具有法律约束力的国际条约或契约;相对于BIT仅仅处理投资问题,FTA内容可以涵盖投资、市场准入、货物贸易、服务贸易、贸易便利、政府采购、技术与知识产权保护、劳工、环保、投资与贸易争端解决等广泛内容,犹如签约国之间的投资与贸易宪法。大型和深入的FTA如TPP,等于在缔约国之间推进一些共同的基本法律制度,如市场准入限定标准、公平竞争标准、公司治理标准、技术和知识产权保护标准、劳动保护标准等,等于不仅为投资国企业建立了一个国际通用投资平台,打开了被投资国市场,更为投资国企业开拓了一个他们在国内熟悉的基础法律制度框架,使得他们对自己的投资更加具有预测力和掌控力,相应地也就为投资国带来了更持久的影响力。尤其是,如果我国“一带一路”战略不仅重视经济方面,还重视人文方面,则必须要通过FTA,先行取得被投资国在通信、影视、文化、教育等方面的市场准入,才有可能实现战略目标。

TPP为美国“一带一路一后院”战略提供制度保障

美国主导的TPP正是这样一种性质的FTA。它的主要目的其实就是为美国企业在太平洋沿线这些国家进行投资和贸易,提供制度保障。经笔者对TPP有关条文初步研究,TPP的所谓的“高标准”,实际上就是美国暗中塞进TPP的一系列美国国内奉行的基本法律准则和实践,如“正当法律程序”、企业竞争准则、公司行为准则等。美国这样做的直接效果就是,当美国企业在TPP签约国进行投资和贸易时,他们可以面对他们在国内熟悉的一个基本法律框架,即美国人所期待的“公平竞赛场地”(Level Playing Field)。

此外,就TPP来说,它是一种多边FTA,不是双边FTA。中国迄今为止已经签署14个FTA,但除了中国—东盟FTA外,其他都是双边FTA。多边FTA如TPP具有双边FTA所不具备的优点,即任何一方不遵守多边FTA规定,就不仅仅是其违背对另一国的承诺,也是其违背对其他国家的承诺,对任何考虑违反条约的一方都具有更强的威慑力。惟其如此,美国一直致力于达成多边FTA,其先与加拿大、墨西哥签署了北美自由贸易协定(NAFTA),又与亚太11国谈定了TPP,更与欧盟在谈TTIP,又与美洲国家大谈建立美洲自由贸易区(FTAA),务求为自己的“一带一路一后院”战略提供制度保障。

中国签署FTA现状

据初步统计,自1982年3月29日中国与瑞典签订BIT至2014年10月1日中国与加拿大签订BIT,中国已经与74个国家签订了BIT(不含港澳台地区)。但截至当前,中国仅仅与东盟、新西兰、新加坡、巴基斯坦、智利、秘鲁、哥斯达黎加、冰岛、瑞士、韩国、澳大利亚、中国香港、中国澳门和中国台湾签署了14个FTA,其中仅有一个是多边FTA,其他都是双边的。

中国目前通过建立多边FTA,为“一带一路”战略提供制度保障正当其时。由于“一带一路”沿线国家及欧盟的“容克计划”等正需要中国进行投资,中国正好可以利用这个有力的投资杠杆,加快和促成与相关国家的FTA多边谈判。实际上,中国正在进行的中国—东盟FTA升级谈判,以及中国正在全力推进的《区域全面经济合作伙伴关系协定》(RCEP)谈判,正是朝着这个思路发展。但由于RCEP包括日本这样的当前敌对国家,也包括自WTO多哈回合以来谈判中以“钉子户”著称的印度,谈判进展可以预料相当缓慢。

(作者系北京市时代九和律师事务所高级合伙人)

立陶宛优先发展交通物流业

主要进口产品:矿产品,机械及配件,化工产品,车辆等运输设备,基本金属,饮料、酒醋、烟草等,蔬菜类产品,塑料和橡胶制品,纺织品等。

主要出口产品:矿产品,机械及配件,化工产品,蔬菜类产品,饮料、酒醋、烟草等,车辆、船舶等交通设备,塑料和橡胶制品,纺织品,肉类、油等制品等。

吸引外商直接投资的领域:制造业、金融保险业、房地产、批发零售以及车辆修理、信息技术等领域。外资基本垄断立陶宛的石化、金融、通信、保险等领域。

国家近期重点战略:实现能源独立、发展交通物流业是立陶宛历届政府的优先发展方向。

①能源安全。立陶宛国内所需石油、天然气基本都从俄罗斯进口。为了减少对俄罗斯能源的依赖,确保可靠稳定的能源供应,保障长远的能源安全,立陶宛政府制定了能源发展战略,主要内容为:提升本国能源产能(包括建设新核电站),实现能源进口渠道多样化,发展可再生能源和有效降低能耗,以期在2020年前形成合理的能源结构。

②交通物流。立陶宛地处欧盟、斯堪的纳维亚半岛、独联体等三大经济体之间,位于亚欧交通走廊和波罗的海南北交通动脉十字路口,在亚欧物流链中处于关键和优势地位,交通物流业是立陶宛优先发展领域之一。为了突出地理位置优势,立陶宛主要的交通项目围绕着与欧盟和波罗的海的区域互联互通展开。

与中国的经贸合作:据中国海关统计,近年来,中国对立陶宛出口商品主要类别包括:①锅炉、机械器具及零件;②电机、电气、音响设备及其零附件;③车辆及其零附件,但铁道车辆除外;④塑料及其制品;⑤家具、寝具、灯具、活动房;⑥针织或钩编的服装及衣着附件;⑦钢铁制品;⑧鞋靴、护腿和类似品及其零件;⑨铝及其制品;⑩有机化学品。

中国从立陶宛进口商品主要类别包括:①木及木制品、木炭;②家具、寝具、灯具、活动房;③铜及其制品;④电机、电气、音像设备及其零件;⑤食用水果及坚果、甜瓜及水果的果皮;⑥光学、照相、医疗等设备及零附件;⑦盐、硫磺、土及石料、石灰及水泥;⑧蛋白类物质、改性淀粉、胶、酶;⑨矿物燃料、矿物油及其产品、沥青等;⑩锅炉、机械器具及零件。

(来源:中国贸促会)

“一带一路”沿线国家贸易投资指南(五)

在台湾申请商标如何主张优先权

■ 王丽

问:在台湾申请商标如何主张优先权?

答:优先权原则源于1883年签订的《保护工业产权巴黎公约》(简称《巴黎公约》),其目的是为了便于缔约国国民在其本国提出专利或者商标申请后向其他缔约国提出申请。《巴黎公约》第四条规定,已经在本联盟的一个国家正式提出商标注册申请的任何人或其权利继承人,自第一次申请的申请日起6个月内,在其他国家就同一商标在相同或类似商品上提出的商标注册申请享有优先权。

台湾《商标法》自1993年修法引进了优先权制度。然而,台湾并非《巴黎公约》成员国,因此无法直接适用《巴黎公约》。但台湾以特别关税区的身份加入了世界贸易组织,因此适用世界贸易组织框架下的《与贸易有关的知识产权协定》(简称TRIPS协议)。该协议第一部分第2条规定:“各成员应遵守《巴黎公约》第一至十二条和第十九条”。此外,台湾还与部分国家签署了承认优先权的双边或多边协议。那么,台湾《商标法》对优先权有怎样的具体规定和特别之处呢?

台湾《商标法》第二十条规定:“在与台湾相互承认优先权的国家或世界贸易组织成员国,依法申请注册的商标,其申请人在第一次申请日后6个月内,向台湾对该申请部分或全部商品或服务,以相同商标申请注册的,可以主张优先权”(第一款)。

“外国申请人若并非世界贸易组织会员成员国的国民且其所属国家与台湾无相互承认优先权的,如在互惠国或世界贸易组织成员国领域内,设有住所或营业场所的,可以依前项规定主张优先权”(第二款)。

“申请人应于申请日后3个月内,递交经受理该申请的国家或世界贸易组织成员国证明受理的申请文件”(第四款)。

“主张优先权的,其申请日以优先权日为准”(第六款)。

“主张多个优先权的,分别以其商品或服务所主张的优先权日为申请日”(第七款)。

该法条第一、二、四款规定了在台湾主张优先权需具备的必要条件:(1)第一次在与台湾相互承认优先权的国家或世界贸易组织成员国申请商标注册;(2)在第一次申请日后6个月内向台湾申请注册;(3)主张优先权的商标必须与第一次申请注册的商标相同,指定使用的商品或服务必须与第一次申请指定的商品或服务部分或全部相同;(4)申请日后3个月内,需提交优先权证明文件。该法条第二款规定即为参照《巴黎公约》第三条的准国民待遇原则,即若申请人的国籍国并非世贸组织成员国或是并未与台湾建立相互承认优先权的关系的,若申请人在前述国家有实际经营场所,亦可要求优先权。第六款明确规定了优先权的效力,主张优先权的,该商标的申请日可以追溯至第一次申请的日期。第七款规定了要求多个优先权的效力。例如,A公司于2012年7月1日在甲国提交了一件商标申请,指定使用在第三类化妆品等商品上,后又于2012年8月1日在乙国提交了相同商标申请,指定使用在第二十五类服装上。那么,当A公司在台湾于2012年10月1日提交相同商标申请,并同时指定使用在第三类化妆品及第二十五类服装上时,A公司可以凭借在甲国、乙国提交的申请,分别主张在化妆品及服装上的优先权,即第五类化妆品上的优先权日期为2012年7月1日、第二十五类服装上的优先权日期为2012年8月1日。

除上述第二十条规定外,台湾《商标法》第二十一条另行规定:“在台湾政府主办或认可的国际展览会上,展出使用申请注册商标的商品或服务,自该商品或服务展出日后6个月内,提出申请者,其申请日以展出日为准”。

该法条明确规定了在台湾可以依据国际展览会要求优先权,所谓国际展览会,是指在与台湾有相互承认优先权的国家或世界贸易组织成员国内举办的国际性展会,须有国外商品参展,但是并不一定要求是在台湾举办的展会。根据上述法条规定,依据国际展览会要求优先权的,其申请日以展出日为准,此“展出日”并不一定是展览会的开幕日,应以实际展出使用申请注册商标的商品或服务之日为准。以本条要求优先权的,也应于申请日后3个月内,提交有关展览会主办者颁发的参展证明文件。

台湾《商标法》第二十条第七项规定,可以主张多个优先权。那么,以国际展览会要求优先权,是否也可以主张多个优先权呢?若商标申请人在展览会上展出了多个商标商品/服务,或商标以多种形态呈现,均可以主张优先权,仅需提供参展商标、商品,或服务实际的展示照片、目录、宣传手册,或其他可以证明展示内容的文件,以供审查员审查认定即可。

商标优先权原则可将商标申请日至多提前6个月,可以有效降低跨国抢注的风险,并可在一定程度上阻挡在后近似商标的申请。因此,商标申请人应充分利用商标优先权制度。

(作者系北京集佳知识产权代理有限公司商标代理人助理)

律师在线

服务平台

维护“中国制造”海外形象 上海海关查获假3M口罩12万只

近期,上海海关连续查扣两批近12万只出口境外的假冒“3M”品牌N95型口罩。

上海海关方面表示,这两起出口假冒口罩案是2015年上海海关开展“‘中国制造’海外形象维护‘清风’行动”以来查获的典型侵权案件。截至目前,上海海关累计查办“清风”侵权案件30起,查获侵权商品近70万件,案值合计230余万元。

为维护“中国制造”品牌形象,上海海关在海关总署的统一部署下,对从上海口岸出口的假冒侵权行为实施专项打击,其中涉及民生和消费者健康的侵权产品是查缉重点。海关希望通过严厉打击出口假冒侵权行为,更好保护境内外消费者的身体健康,维护正常的进出口贸易秩序。

所有查扣的假冒口罩将作无害化销毁处理。

山东省地税税收法规服务平台上线

为做好依法治税、依法行政工作,日前,山东地税税收法规服务支撑平台上线。据山东省地税局相关负责人介绍,该系统包含税收法规库、相关法律法规库、问题库、政策库、税收案例库等八大应用模块,为广大税务人员提供了一个能够快速、准确地查找和使用税务法律法规的知识支撑平台。

据介绍,山东地税税收法规服务支撑平台的建设经过论证、设计、立项、招标和业务准备等复杂过程,于今年初正式启动开发建设,经过半年努力,今年完成了集查询、学习、交流、考试等功能于一体,包含税收法规库、相关法律法规库、问题库、政策库、税收案例库、在线考试和互动交流等八大功能模块于一体的山东地税税收法规服务支撑平台,并在省局上线运行。

此外,除案例库和在线考试等功能模块以外,其他模块均可通过系统整合,计划于明年一季度部署到外网上。届时,广大纳税人均可在网上登录平台,为他们提供更加准确全面的税法知识服务。

墨西哥假冒龙舌兰酒出口到中国

据墨西哥《改革报》12月7日报道,墨西哥龙舌兰酒监管委员会经理雷蒙介绍说,近一年来,该委员会发现有假冒龙舌兰酒出口到中国、俄罗斯、德国等国,价格仅为2欧元。而一瓶700毫升的陈年龙舌兰酒的实际价格为40美元左右。在相关部门的配合下,该委员会已经开始针对假冒龙舌兰酒进行调查,并于12月10日摧毁一批被德国没收的超过2.4万升的假龙舌兰酒。

三星被判赔苹果5.48亿美元侵权费

经过5年的审判、复审和上诉,日前,三星表示,同意向苹果支付5.48亿美元。不过,若美国专利商标局认定苹果专利无效,三星会要求退回这笔赔偿金。

在共同向加州北区美国地方法院提交的案件管理声明中,三星表示,该公司同苹果已经“达成协议”,向苹果支付总计约5.48亿美元的损失赔偿,这笔赔偿金涉及的是苹果在加州首次提出的针对三星的专利侵权诉讼。

据了解,三星在12月14日之前可以向最高法院呈交诉状,挑战下级法院认定三星设备侵犯苹果手机设计专利的裁定,该公司也定于当日向苹果支付这笔赔偿金。芝加哥律师事务所专利律师马库斯·塞米安认为,三星之所以支付这笔赔偿金,也是为了避免缴纳因推迟支付产生的每日利息,因为这会导致成本上升。

苹果与三星的专利大战始于2011年,从手机的外形设计到系统功能,牵扯面非常多。苹果反复向美国加州地方法院强调,三星旗下多款智能手机,不但抄袭了iPhone的设计,还在系统上借鉴iOS的滑动解锁、捏合缩放等功能。对此,法庭2012年裁定,三星侵犯苹果专利,要求三星向苹果赔偿10.5亿美元。

随后,三星提起了上诉,要求进一步降低赔偿金,而美国法院重新审定后,给出的意见是,三星并未侵犯苹果的“商业外观”专利,随后这笔赔偿费也被降至5.48亿美元。

(本报综合报道)

专利拍卖招商公告

受专利权人委托,北京金槌宝成国际拍卖有限公司将对专利“高效搓澡器(201510197447.7)”的申请权进行拍卖,欢迎报名参与竞买。详情可查阅该公司网站www.jcbcpm.com,或致电010-57110083索取详细资料。

该搓澡器由搓澡件固定座、连接杆和手柄构成。其有益效果首先是功能齐全,而且变换方式很多,不仅使用起来特别舒适,而且也能大大地提高搓澡效率,不用电,不用任何动力,环保节能。适合于在家庭洗澡间或公共浴池中自助式搓澡时使用。