

做好合规 应对贸易壁垒新变化

■ 本报记者 钱颜

近年来,受全球贸易摩擦及新冠肺炎疫情全球流行的影响,全球经济遭遇重挫,世界正面临一股反全球化浪潮。在这一背景下,贸易壁垒的增多、部分地区所受经济制裁会带给中国企业哪些影响?企业如何履行贸易合规以应对反全球化浪潮的冲击?当前企业还面临哪些贸易合规的风险与挑战?

在日前举办的经济制裁和贸易合规活动上,律商联讯风险信息战略顾问黄维列表示,当前美国越来越频繁地将制裁作为其捍卫外交利益的强硬手段,并且使用“长臂管辖”来确保其制裁和出口管制在全球执行。美国的产品和技术可能是中国企业供应链中的重要元素,对相关产品和技术的使用和出口将受到中美两国管辖,若有疏漏可能会对企业运营造成重大威胁。

黄维列介绍说,违反制裁和出口管制规定,可能带来以下不良后果:在罚款方面,根据美国制裁监管和执法部门美国财政部海外资产控制办公室数据,2019和2020两年因违反美国制裁而开出的罚单就超过了13亿美元,这还不包括司法部、商务部等开出的处罚金额。同时,不少先前案例中,企业因违反制裁行为要与执法部门达

成和解的重要前提之一就是涉事高管离任,甚至有执法部门对故意违反制裁的高管独立起诉的案件。

此外,如果企业被列入出口管制清单,则受管控的美国产品、技术和软件都需申请许可才能向管制清单里的对象进行出口或转出口。如最终被列入金融制裁名单,则被制裁实体所有在美国管辖的资产均会被冻结,并且所有美国人、美国公司都不允许与制裁实体发生任何交易。如若还被额外施加次级制裁,那么任何与制裁实体发生业务的其他个人和公司都可能被纳入制裁。

黄维列举例说,2016年3月21日,烟台杰瑞油服因向伊朗及伊朗最终用户出口、再出口受美国管制产品,被美国商务部工业与安全局列入“实体清单”,并被禁止在美国进出口货物。2018年12月12日,杰瑞集团分别与美国财政部海外资产控制办公室和美国商务部工业与安全局达成约277万美元和60万美元的和解协议。根据和解协议,杰瑞集团还需履行多项合规要求,包括解雇相关违法人员、聘请专门针对美国制裁的监管合规人员、设立专门的国际业务合规部门等。

“由此可见,没有完善的制裁

合规监控机制将影响企业的海外经营。”黄维列说。

“当前俄乌冲突给我国企业对外贸易带来了不小的影响。”中伦律师事务所资深顾问贾申表示,美国已对俄罗斯实施新的基于商业管制清单的许可证要求,并增加两项专门针对俄罗斯和俄罗斯军事最终用户的外国直接产品规定。对俄罗斯出口、转口和境内转让使用美国出口管制法许可证例外的许可证例外。同时,对俄罗斯境内的出口、转口和境内转让申请实施拒绝许可审查政策。将现有的俄罗斯军事最终用途和军事最终用户控制范围扩大到除归类为EAR99(出口限制措施)的食品和

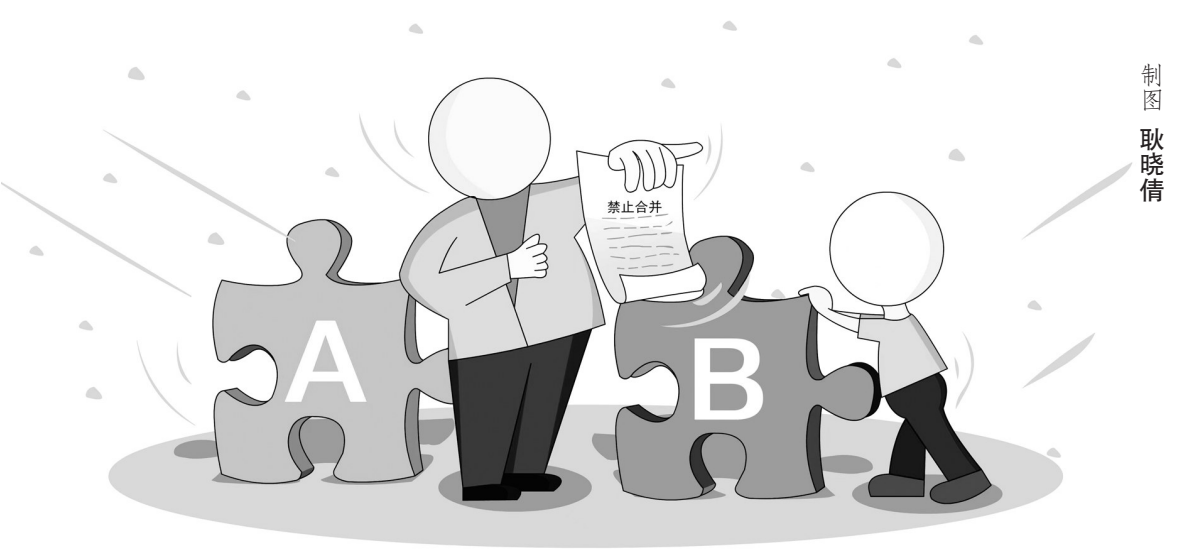
药品以外的或归类为ECCN(出口管制分类编码)5A992.c、5D992.c以外的所有受美国出口管制法管辖的物项。即便将上述食品或药品的人道主义例外用于俄罗斯政府最终用户和俄罗斯国有企业,也将受到禁止。

贾申建议,企业要首先进行自我审查,明确现阶段是否有涉俄业务。判断自身是否属于美国法管辖范畴,并通过内部梳理的方式明确是否存在涉俄业务风险。

其次,企业应当对交易链中的所有主体进行合规审查,判断其是否属于制裁名单或限制性名单、是否存在涉及乌东地区的贸易活动。针对合同方面,企业应当避免交易产生美国与欧盟等国

家与地区的连结点。如应避免在乌东等全面制裁区域开展业务,并避免以卢布结算或以被制裁银行为储蓄或资金转移服务者。以上风险不可避免时,应当在合同中要求双方遵循所使用的出口管制、经济制裁等领域规定,设计退出机制与应急条款,妥善保管交易服务过程中的所有单据,并在跨境结算系统关闭前尽快将利润资金转回国内。

最后,在相关交易或经济活动受到制裁措施的影响,导致企业利益损失时,应当积极援引国内法保护自身利益。中企可以考虑的救济途径包括《阻断外国法律与措施不当域外适用办法》与《反外国制裁法》等,必要时可向商务部咨询。



制图 耿晓倩

美国国会议员和美国参议员日前提出了《禁止反竞争合并法案》,以制止可能导致商品价格提高、削减劳工福利的并购。如果《禁止反竞争合并法案》顺利通过,美国司法部和联邦贸易委员会将能够在没有法院命令的情况下直接禁止公司间的合并。

(雷星宇)

《声临其境》并非“身临其境” 反向混淆不成立

湖南卫视的热门节目《声临其境》被诉侵权。北京身临其境文化股份有限公司认为,该节目名称构成反向混淆,侵犯该公司“身临其境”的商标专用权。对这起涉及知名电视综艺节目的侵害商标权纠纷中,北京海淀法院日前经审理认定,该节目名称及标识“声临其境”不侵害在先注册商标“身临其境”的商标专用权,判决驳回商标权人的全部诉请。

本案中,北京身临其境文化股份有限公司(以下简称身临其境公司)诉称,其享有“身临其境”商标及在第41类“广播和电视节目制作”、第38类“电视播放”上的专用权。湖南广播电视台未经许可,在其制作并出品的电视节目《声临其境》、推广该节目的微博及微信公众号中大量使用“声临其境”文字和标识,易使相关公众同时产生正向混淆和反向混淆,侵害了身临其境公司的商标专用权。

湖南台则认为,“声临其境”作

为电视节目名称是对涉案节目主题、形式、内容的高度概括和凝练,系叙述性正当使用,不构成商标使用,且“身临其境”与“声临其境”存在明显差别,湖南台独立制作并播出涉案节目与涉案商标核定使用的服务类别亦不构成类似,不会造成相关公众的混淆误认。此外,爱奇艺公司和快乐阳光公司认为,其作为涉案节目播出平台的运营者,已尽到审查义务,不具有主观过错。

聚盈律师事务所律师孙勇告诉记者,该案件因为涉及“反向混淆”而受到广泛关注。通常情况下,我们认为,小公司商标容易“碰瓷”大公司商标,而反向混淆是一个相反的概念。有些大公司使用小公司的在先商标,在打出一知名度后,令小公司的商标功能淡化,很难再自主使用在先商标,导致利益受到损害。

孙勇表示,判断是否构成商标反向混淆,一般需要考虑如下几个方面:是否存在合法的在先商标权

利、在先商标是否具有显著性、在先商标是否实际使用、侵权人的行为是否属于商标性使用、商标近似程度、商品是否类似、使用人主观上是否具有过错等。

本案中,法院审理认为,电视节目制作完成并在电视台或其他平台中播放或传播时,节目名称以及与节目相关的标识的使用,首先指向电视节目本身,发挥了识别涉案节目的功能,故被告对被控侵权标识的使用构成商标使用行为。

关于被控侵权标识与涉案商标是否构成近似商标的认定,法院认为,涉案商标与被控侵权标识虽构成图样近似,但三被告将其使用在涉案节目的播放和宣传推广中,不足以导致相关公众的混淆。

相较于与节目名称或标识的关系,电视节目与其自身内容、特点以及制作主体、播出平台存在更为密切联系,故即便身临其境公司在未来可能在第41类“电视节目制作”

或第38类“电视播放”上使用涉案商标,相关公众也能结合电视节目本身的特点识别其与涉案商标之间的关系,也不构成反向混淆。

本案法官表示,在当事人主张构成反向混淆的情形中,对混淆可能性的判断除了考量标识近似性、商品或服务的类似性外,还应侧重于在先商标核定使用的商品或服务的具体类别、内容等特点,权利商标和被控侵权标识本身的特点,以及相关公众的认知水平等因素,综合判断被控侵权行为是否可能割裂在先商标的权利人与在先商标之间的稳定联系。

此外,本案还特别指出,结合商标“撤三”制度的立法初衷以及涉案商标之一未实际使用在相关类别中的事实,本案裁判结果不会减损身临其境公司相关权益。最终,法院作出一审判决,驳回身临其境公司的全部诉讼请求。

(钱颜)



苹果再遭荷兰反垄断机构 罚款500万欧元

本报讯 由于苹果公司不允许约会软件开发商在荷兰使用非苹果支付方式,导致荷兰监管部门不满,双方因此产生纠纷,数月都未能解决。荷兰反垄断机构近日表示,苹果已经提交新方案,试图解决此纠纷。

荷兰用户及市场权利保障机构没有披露苹果新方案内容,它已经向苹果进行每周一次的500万欧元罚款。

自1月发生纠纷以来,荷兰已经向苹果罚款9次,累计已经达到4500万欧元。

据了解,苹果公司在1月称该公司将有史以来第一次允许应用绕过App Store支付,引入外部支付选项。苹果公司通常要求开发者使用该公司自己的支付系统,这有助于它对其平台上的应用收取佣金。

(张松)

法律干线

方太厨具因被侵害商标权状告普若迪电器

本报讯 宁波方太厨具有限公司日前新增1则开庭公告,案由系侵害商标权纠纷。案件原告为方太厨具,被告为郑某、广州普若迪电器有限公司、广州合智康电器有限公司等。

企查查显示,方太厨具成立于1995年5月22日,注册资本5319.1489万元人民币。法定代表人为茅忠群。该公司经营范围包括

家用电器制造、家用电器研发、家用电器销售等。宁波飞翔集团有限公司为该公司最大股东,持股80.84%。

方太厨具曾涉法律诉讼595起,其中司法案件266起。该企业有裁判文书记录184条,案件总金额为588.65万元,企业作为被告的文书占比23.61%,涉案案由为侵害商标权纠纷的案件最多。

(彦杰)

1270件涉冬奥会冬残奥会商标恶意抢注被驳回

本报讯 国家知识产权局3月22日发布的《关于依法驳回涉冬奥会、冬残奥会商标注册申请的通告》称,再次依法驳回恶意抢注涉冬奥会、冬残奥会1270件商标注册申请。

国家知识产权局表示,继依法打击恶意抢注“冰墩墩”“谷爱凌”等商标的行为后,对恶意抢注北京2022年冬奥会冬残奥会吉祥物、口号、运动员姓名、场馆名称等商标注册申请再次予以坚决打击。依据《商标法》第十

条第一款第(七)、(八)项,第三十条等相关条款,对“青蛙公主”、“翎羽”、“一起向未来”、“雪飞燕”、“BINDUNDUN”、“雪绒融”等1270件商标注册申请予以驳回。

下一步,国家知识产权局将持续保持严厉打击商标恶意注册的高压态势,不断强化对包括冬奥运动员姓名在内的相关热词的保护,对恶意抢注商标的申请予以坚决驳回,并及时公布。

(毛雯)

服務四海 誠信天下

中國專利代理(香港)有限公司
CHINA PATENT AGENT (H.K.) LTD.
www.cpahkltd.com

廣告

中國貿促會專利商標事務所
CCPIT PATENT & TRADEMARK LAW OFFICE

貿促商標公眾號

廣告