2024年2月20日 星期二

# 用好抓取技术 激发数据流动价值

本报记者 张伟伦

数字经济时代,互联网中充斥 的海量数据在算法加持下,正日益 成为商家竞相争夺的资源。但与此 同时,对于那些需要大量数据支持 的行业来说,爬虫技术则成为其工 作业务中最为重要的工具之一。随 之而来,数据抓取引发的不正当竞 争纠纷案件也频频发生。业内人士 在接受记者采访时表示,数据自由 流通是数字经济社会倡导的重要价 值,数据爬取作为数据流通的一种 手段,行为本身不具备可责性,因此 数据资源在一定规制下是可以爬取 的,也符合数据自由流通的本质,但 是爬取行为并不都是正当行为。

"网络爬虫"技术,原本是一种 中立的技术,是用设计的程序,在遵 守robots协议的情况下对网站、手 机App、小程序或搜索引擎等进行 数据的浏览和抓取,由此获得自己 所需要的相关数据的过程。不过有 些学者也认为,技术本身虽然不具 有可责性,但研发和使用技术的人

对于技术的功能和目的是清楚和明 晰的,若其将技术作为手段实施不 当的行为,当然也具有了可责性。

天津自贸区法院去年审结的深 圳市腾讯计算机系统有限公司等诉 上海某公司不正当竞争纠纷一案, 就涉及了数据爬取问题。天津自贸 区法院提出,原告在本案中主张保 护的客体是其平台内的新闻数据, 上海某公司未经原告许可,整体搬 运涉案数据并直接用于涉案产品 中,该行为既非实现涉案产品正常 运营的必要手段,亦不符合社会公 共利益的价值需求,其所实现的效 果并不足以弥补被诉行为给原告所 造成的损失,影响了正常的市场竞 争秩序和健康公平的行业生态,降 低了消费者的福利,超出了数据利 用的合理限度,具有不当性。法院 认定,上海某公司的被诉行为构成 对原告的不正当竞争,依法应对此 承担相应责任,故判决上海某公司 赔偿原告100万元。

受访律师表示,总体而言,目前 在对数据爬取行为引发的不正当竞 争纠纷案件的审裁过程中,法院仍 偏向于适用《反不正当竞争法》的侵 权法属性,以权利保护为案件审理 的逻辑起点。此外,对于某些涉数 据的不当行为,法律提供的保护路 径也可以诉诸《著作权法》和《反垄 断法》等,因此有时既可以将数据产 品作为汇编作品或计算机软件作品 提起侵害著作权的诉讼,也可针对 抓取非公开数据的行为提起侵害商 业秘密诉讼、针对刷单刷量行为提 起虚假宣传诉讼,还可以针对不予 开放数据接口行为提起的反垄断诉

"然而,由于多数情况下数据不 具有独创性,也不具有创造性或秘 密性,传统的知识产权部门法在保 护数据过程中存在不适配之处。为 此,有必要为数据赋权,以促进数据 的交易、流通,同时保护数据链条上 的相关者利益。"北京知识产权法院

2月1日起

开放。

2月5日起

发展的意见》施行

《地理标志产品保护办法》施行

《办法》从地理标志产品的认定、

管理和保护三个方面进行了制度

完善。将有效促进特色经济发展、

助力乡村振兴、保护和传承中华

优秀传统文化,推动高水平对外

法官兰国红表示。

此外,相关律师对这类案件的 特点加以总结后发现,法院通常会 从以下方面对数据爬取行为的正当 性进行判断:一是判断数据持有者 和数据获取者之间是否具有竞争关 系;二是判断数据持有者是否享有 受法律保护的竞争性数据权益;三 是判断数据获取或使用行为是否具 有不正当性;四是判断数据获取或 使用行为是否损害经营者权益、消 费者权益和市场竞争秩序。此外, 根据全国首例爬虫行为人罪案-上海晟品网络科技有限公司等非法 获取计算机信息系统数据案的判决 结果来看,这类案件不仅存在民商 事违法的可能,情节严重者还会触 犯刑法。该案中,上海晟品网络科 技有限公司的主管人员成功破解北 京字节跳动公司的防范措施,采用 爬虫技术抓取北京字节跳动公司服 务器中存储的视频数据,造成北京 字节跳动公司损失技术服务费人民

2024年2月外贸新规实施

币2万元,最终构成非法获取计算 机信息系统数据罪。

事实上,随着互联网技术的不 断发展,爬虫技术也在不断演进,也 更加智能化、自动化,并与大数据、 人工智能等技术相结合。因此,也 有学者认为,一方面要及时对不法 的数据爬取行为进行必要规制,另 一方面也要对竞争法中规制的数据 爬取行为予以澄清,以便更好实现 对数据爬取行为的治理,避免"一刀 切"式的否定评价,而忽略行为可能 存在的正当性,甚至部分爬取行为 可能带来的积极效应。因此,这类 案件特别需要注重个案分析,坚持 竞争法的谦抑属性,重视行为正当 性标准的进一步细化。在政策层 面,还需要更好理解《中共中央、国 务院关于构建数据基础制度更好发 挥数据要素作用的意见》有关精神, 深刻把握数据作为新型生产要素要 义,促进数据合规高效流通使用,激 发更多价值。

鼓励、限制和淘汰产业目录明确

国家发展改革委修订发布的《

产业结构调整指导目录(2024

年本)》是引导社会投资方向、

政府管理投资项目,制定实施

财税、信贷、土地、进出口等

政策的重要依据, 由鼓励、限

制和淘汰三类目录组成。

### 美对镀锡板 作出"双反"终裁

美国国际贸易委员会日前投 票对进口自加拿大、中国、德国的 镀锡板作出反倾销否定性产业损 害终裁、对进口自中国的镀锡板 作出反补贴否定性产业损害终 裁,裁定美国商务部终裁裁定存 在倾销和补贴行为的涉案产品并 未对美国国内产业造成实质性损 害或实质性损害威胁。根据美国 国际贸易委员会的否定性终裁, 美国商务部将不会对进口自上述 国家的镀锡板颁布反倾销税和反 补贴税令。同时,美国国际贸易 委员会裁定韩国涉案产品的倾销 幅度可忽略不计,并投票决定终 止对韩国的反倾销调查。

### 印度对涉华钢化玻璃 启动反倾销调查

印度商工部近日发布公告 称,应印度国内企业提交的申请, 对原产于或进口自中国和越南的 有涂层或无涂层纹理钢化玻璃启 动反倾销调查。涉案产品为透射 率至少90.5%,厚度小于等于4.2 毫米(含0.2毫米的公差)且至少 一个边的尺寸大于1500毫米,无 论是否涂层的钢化玻璃。该产品 在市场上也被称为太阳能玻璃 低铁太阳能玻璃、太阳能玻璃低 铁、太阳能光伏玻璃、高透射光伏 玻璃、钢化低铁压花太阳能玻璃 等。纹理钢化玻璃用作太阳能光 伏板和太阳能热应用的组件。通 过保持低铁含量可以达到透射 级。涂有抗反射涂层液体时,透 射级可提高约2%至3%。

### 美作出豌豆蛋白反倾销初裁

美国商务部日前宣布对进口 自中国的豌豆蛋白作出反倾销肯 定性初裁,初步裁定中国生产商/ 出口商的倾销率为122.19%至 280.31%。美国商务部预计将于 2024年6月24日前作出反倾销 终裁。2023年8月2日,美国商 务部对进口自中国的豌豆蛋白发

起反倾销和反补贴调查。 (本报综合报道)

### 中国国际经济贸易仲裁委员会 **CHINA INTERNATIONAL ECONOMIC** AND TRADE ARBITRATION COMMISSION

#### 新《公司法》热点解读与实践活动举办

本报讯"贸仲直播间"暨仲裁 员培训——"新《公司法》热点解读 与实践"活动日前举办。本次培训 由中国国际经济贸易仲裁委员会 主办,诚邀贸仲资深仲裁员、中国 人民大学法学院教授叶林主讲。

贸仲仲裁院副院长解常晴表 示,"贸仲直播间"自2020年上线以 来,先后举办20余场品牌讲座,场 均万余人次通过线上直播平台关 注收看,获得社会各界的良好反 馈。贸仲近年来国内国际公信力 持续提升,各项业务数据不断刷新 纪录,始终保持国内国际领先。贸 仲在公司类争议解决方面优势明 显,依靠专业化仲裁员队伍,贸仲

高质高效的仲裁裁决为保障公司 法治化发展、增强市场活力作出了 积极贡献。未来,贸仲将继续通过 "贸仲直播间"等公益性平台积极 推动企业法治化进程,为法律共同 体业务提升提供有力支撑。 活动上,叶林以"新《公司法》

热点解读与实践"为题,从实务角 度出发,通过对比新旧法条变化, 对公司法修改的亮点难点、实缴制 与认缴制的改革、股权转让规则的 新发展、股权代持纠纷、对赌协议 与回购以及公司担保等内容展开 了详细的观点论述。

(来源:中国国际经济贸易仲 裁委员会)

#### 2023年知识产权强国建设指数达到120分

贸促会专商所获评WTR 2024年度中国区推荐事务所

本报讯 国家知识产权强国 建设工作部际联席会议办公室(以 下简称"联席会议办公室")日前发 布了《知识产权强国建设发展报告 (2023年)》(下称《报告》)。 联席 会议办公室副主任赵志彬表示,知 识产权强国建设纲要和"十四五" 知识产权规划提出的知识产权强 国建设目标总体进展顺利,我国知 识产权强国建设指数稳步提升, 2023年达到120.0分,比2021年基 期值年均增长9.6%。

"目前,知识产权强国建设总 体运行平稳,取得了较为突出的进 展:重点领域或者行业知识产权创 造有所突破,知识产权治理体系和 治理能力有较大提高,知识产权学 科建设和文化建设受到前所未有 的重视,全民知识产权意识不断增 强。"北京大学国际知识产权研究 中心主任易继明认为,当前,知识 产权强国建设仍处在爬坡期,需进 一步提高知识产权创造和运用能 力,特别是需要加强知识产权运用

本报讯《世界商标评论》(简

称WTR)日前发布了"2024 WTR

1000"全球领先商标事务所名录。

中国贸促会专利商标事务所以其

在商标领域无可争议的实力被推

荐并再次入选中国区商标申请和

策略领域"金牌"事务所,商标执法

中国历史最悠久的事务所之一,中

国贸促会专利商标事务所仍享有先

正如 WTR 1000 所述,"作为

和诉讼领域"银牌"事务所。

以促进产业经济和国际贸易的发

"知识产权强国建设指数旨在 反映全国层面知识产权强国建设 情况。该指数重点评价知识产权 强国建设随时间变化取得的进展 及成效,以综合指数形式直观反映 知识产权强国建设发展状况与趋 势。"《报告》评价部分受托编制单 位国家知识产权局知识产权发展 研究中心主任白剑锋介绍,2023 年评价结果显示,知识产权强国建 设指数比上年增长3.8分,达到 120.0分。从分项指数来看,知识 产权制度、公共服务、人文社会环 境三项分项指数同比增幅较大,说 明近年来我国知识产权发展基础 得到进一步夯实,为知识产权强国 目标实现奠定重要基础。

在发展评价的基础上,《报告》 分析了当前形势,提出了知识产权 强国建设面临的主要挑战,对 2024年的知识产权强国建设工作 提出了建议。

发优势。长期以来,该所凭借中国

权威申请事务所的声誉在市场上牢

牢占据一席之地,吸引了全球众多

品牌所有者的指示蜂拥而至。该所

有320多名知识产权律师,在北京

同类事务所中位居前列,能够提供

顶级专业、高效、准确、全方位的商

标服务。同时,其诉讼团队还为国

内外行业领军企业处理了大批棘手

(来源:中国贸促会专利商标事务所)

的商标纠纷案件。"

#### 2月1日起 青岛首部大数据领域立法施行 《青岛市公共数据管理办法》在对 《关于金融支持住房租赁市场 公共数据处理活动进行全面规范, 打通公共数据共享堵点,推动公共 数据开放、利用,强化公共数据安 《意见》提出17条具体举措,包括加 全保障,将为推动数字建设、服务 强住房租赁信贷产品和服务模式创新、 保障高质量发展提供有力支撑。 拓宽住房租赁市场多元化投融资渠道、 加强和完善住房租赁金融管理等内容。

222

制图 高志霞

## 欧盟依据新法规对中企发起反补贴调查

■ 本报记者 **钱颜** 

欧盟反垄断监管机构近日宣 布对中国中车子公司中车(青岛) 四方(以下简称"中车青岛四方") 展开反补贴调查,认为该公司涉及 依靠国家补贴,提交一份具有不当 优势的报价,让其他企业失去机 会。据了解,这是去年7月欧盟《外 国补贴条例》(FSR)生效以后,欧盟 委员会根据新法规发起的首次"深 入调查"。条例规定,当估计的招 标价值超过2.5亿欧元,且企业在 最近三年内从至少一个第三国享 受了至少400万欧元的"外国财政 补贴"时,企业须向欧盟通报自己 参与的公开招标。

而最近,中车青岛四方参与了 保加利亚交通和通信部的招标,该 招标涉及20辆电动列车的采购、为 期15年的维修协议以及员工培训, 市场价值6.1亿欧元。

欧盟委员会内部市场专员蒂 埃里·布雷顿称,初步审查发现"有 充分迹象表明该公司获得了扭曲 欧盟内部市场的外国补贴",中车 青岛四方在招标中"提交了一份过 于有利的报价","可能导致其他参 与公共采购程序的公司失去潜在 的销售机会"。

根据《外国补贴条例》,欧盟 委员会须在7月2日之前就中国 中车是否因获得外国补贴在竞标 时获得"不当优势"作出决定。欧 委会可接受涉事企业提出的补救 措施、阻止该企业得标,或是颁布 无异议裁决。有消息称,中国公 司的出价比保加利亚铁路公司估 算的成本低46.7%,比竞争对手西 班牙机车车辆制造商 Talgo 公司

的报价低47.5%。

记者了解到,中国中车是全球 规模最大的机车车辆制造商。当 前,中国中车产品和服务遍布全球 六大洲110多个国家和地区,覆盖 "一带一路"共建国家。2019年,中 国中车完成了对德国铁路基础设施 集团福斯罗机车业务部门的收购。

有业内人士告诉记者,欧盟 监管机构的行为有贸易保护的嫌 疑,不利于汽车行业的创新发展, 也有损当地消费者的利益,还会 对全球绿色产业可持续发展带来 负面影响。

"面对欧盟不断升级的贸易 保护主义趋势,我国有必要加强 对欧盟等地行业监管规则的研 究,做好提前规划和布局,同时组 织企业间达成国际合作,以更多 途径有效化解贸易摩擦。"该业内 人士表示。

针对欧委会在没有欧盟产业

申请的情况下自行对中国电动汽 车发起反补贴调查,中国商务部新 闻发言人何亚东曾表示,欧委会启 动调查缺乏充分证据,是典型的贸 易保护主义行为,不仅中方强烈反 对,也被众多欧盟成员国和欧盟产 业所质疑,认为保护主义措施只会 适得其反。

何亚东表示,中欧经贸合作的 本质是优势互补、互利共赢。"我们 希望欧委会能够认真听取各方意 见,摒弃贸易保护主义做法,支持 中欧汽车产业深化贸易投资合作, 促进互利共赢发展,为中欧共同应 对气候变化、实现绿色转型创造良 好环境。"

# 印度拟取消低税原则给中企带来挑战

根据最新消息,印度财政部 在2024年1月31日至2月9日召 开的联邦预算会议上审议取消印 度反倾销调查中的低税原则。如 果通过,这一变革将不再单独计 算损害幅度,而直接以倾销幅度 作为反倾销税率。值得注意的 是,印度曾于2019年考虑过取消 低税原则的可能性,但未能达成 共识。今年再度提上议程,若获 通过,则将修订相关法律并适用 于新的反倾销调查案件。鉴于印 度大多数案件以较低损害幅度结 案,如取消低税原则后,倾销幅度 势必会大幅提高,对中国企业在 印度市场造成不利影响。

#### 法律规定的变化

目前,印度反倾销调查中的低 税原则规定在《1995年海关关税 法》第4条(d)款,要求所征反倾销税 额应当足以消除对国内产业产生 的损害,也就是说如果以较少的征 税可达到消除损害之目的,则最终 反倾销税为损害幅度,可少于倾销

幅度。早在2019年印度计划废除 低税原则时,便提议修改该条款, 即按照不超过倾销幅度的税率征 收反倾销税。但未获通过,今年将 再度提上议程。

#### 计算方式的变化

在低税原则的要求下,调查机 关需要同时计算损害幅度和倾销 幅度以作比较。倾销幅度是正常 价值与出口价格相比较,即(正常 价值-出口价格)/出口价格×100; 损害幅度是国内产业的无损害价 格和涉案产品进口的落地价格相 比较,即(无损害价格—落地价格)/ 落地价格×100。

由于印度不承认中国的市场 经济地位,印度调查机关在倾销幅 度计算时拒绝使用中国应诉企业 的数据计算正常价值,而往往采用 结构正常价值的方法,导致了正常 价值和倾销幅度都较偏高。在这 种情况下,较低的损害幅度是对倾 销幅度的一种修正,企业往往可以 因更低的损害幅度而"受益"。比 如印度在2023年9月作出的轮式装 载机反倾销裁决中,应诉企业之一 广西柳工机械股份有限公司的倾 销幅度为80%至90%,损害幅度是 50%至60%,最后调查机关按照损 害幅度的55.18%对企业征收了反 倾销税。

#### 应对意义及建议

在以往的情况下,低税原则的 应用使得企业在较低的损害幅度 下获得相对较低的反倾销税率。 取消了低税原则,将使倾销幅度成 为最终征税基础,增加实际征税水 平,对中国企业在印度市场带来更 大的负担。中国企业在印度市场 可能面临更为严峻的竞争环境,征 税水平的上升可能使其产品在印 度变得更昂贵,相应地减弱了市场 竞争力。

尽管取消低税原则尚未最终 确定,仍需引起中国企业的警觉。 面对这一变化,瑞银律师提出以下 建议:

如企业遇到反倾销调查,首先

要积极参与应诉。目前印度的反 倾销调查不再采用抽样程序,而是 要求涉案产品相关的所有生产商 和出口商都必须配合调查,因此积 极参与是确保企业权益的重要前 提。比如在刚刚作出的印度印刷 电路板反倾销终裁决中,可以看到 获得单独税率的企业达30家。没 有提交反倾销答卷的企业最终获 得较高的反倾销税率。所以,中国 企业应该积极地参与应诉,以确保 其出口数据得到充分考虑。通过 主动参与调查,企业有望获得更为 公正和合理的税率,避免受到较高 的惩罚性税率。

其次,反倾销调查时间一般会 持续一年至一年半,建议中国企业 要全程配合并提交详实的反倾销答 卷。在调查中,争取获得单独税率 对中国企业至关重要。通过提交详 实的反倾销答卷,提供准确的出口 数据,并积极配合核查,以增加获得 单独税率的机会,降低最终征税水 平,保持在印度市场的竞争力。

(来源:北京市瑞银律师事务所)



中国贸促会专利商标事务所



贸促专商微信公众号

广告