

文化传媒 法律资讯

Entertainment Law Update

2023 年 04 月

• 第三十九期 •



上海市律师协会
文化传媒业务研究委员会



东方律师
SHANGHAI BAR ASSOCIATION

主任：黄荣楠

副主任：(按姓氏拼音)

刘莹 孙黎卿

詹德强

主任助理：(按姓氏拼音)

吴海 张逸瑞

干事长：郑明礼

执行编辑：詹德强

编委：(按姓氏拼音)

陈欣皓 葛蔓

李鹏 吕鑫玲

李玉 李圆

李玉峰 李伟华

倪青 倪挺刚

祁筠 唐豪臻

王恢复 王晓斌

谢茂林 俞苓

叶萍 杨小青

詹德强 郑明礼

吴海 张逸瑞

本期责任编辑：

李圆 谢茂林

吴海 姚利

干事：(按姓氏拼音)

郑明礼 马明宇

法规速递

《中华人民共和国反间谍法》	04
《人民检察院办理知识产权案件工作指引》	14
上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知	21

文传热点

工信部再指“摇一摇”乱跳转问题，将继续规范开屏弹窗等行为	28
粤港澳知识产权大数据综合服务平台上线运行	29
各地 2023 年知识产权行政保护工作实施方案陆续印发 全国知识产权行政保护工作同向发力一体推进	29
最高院发布 2022 年中国法院十大知识产权案件和 50 件典型知识产权案例	30
最高人民法院发布《中国法院知识产权司法保护状况（2022 年）》	41
2023 年“中国文化和旅游 IP 授权系列活动”在香港举行	42

案例分析

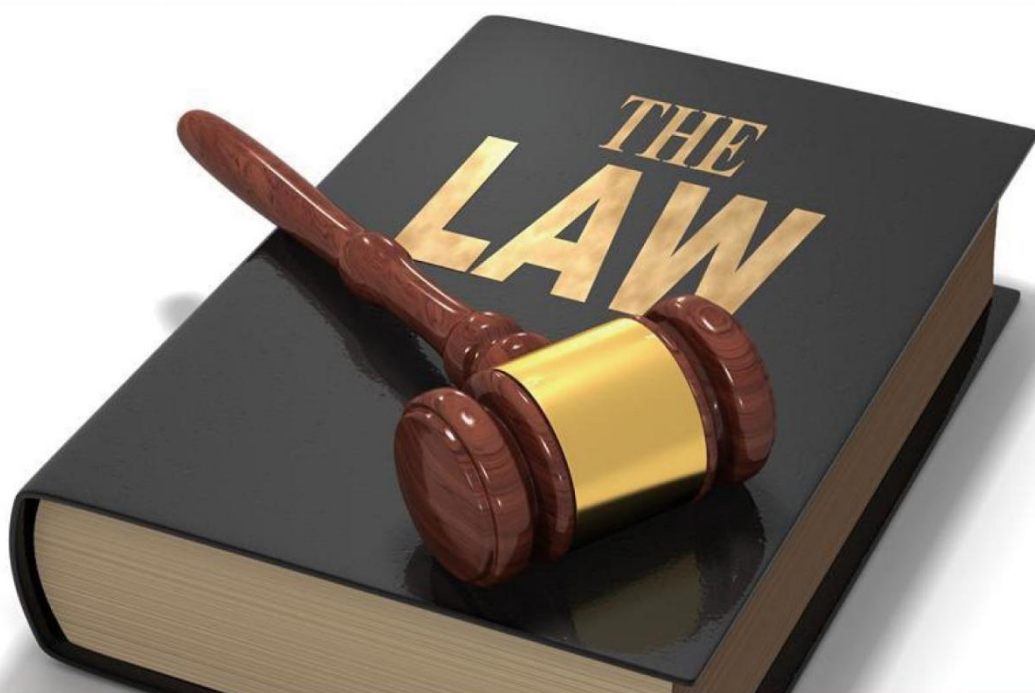
适用“商业道德”条款保护平台数据集合的判断标准	44
-------------------------	----

他山之石

尼日利亚新版权法案引入开放式合理使用例外	50
----------------------	----

委员会宗旨

在全面推进依法治国和积极发展文化事业的背景下，在文化事业与文化产业领域内，打造一支专业的律师队伍，搭建一个有效的联动平台，助力一批优秀的创新项目，献策一套先进的法律法规。通过在图书期刊、影视音像产品、广播电视、娱乐演出、文物艺术品及互联网等领域的理论研究、热点探讨、走访调研、献策献言，为上海乃至全国文化传媒行业的规范化、产业化、金融化、国际化助力。



法规速递

Law

《中华人民共和国反间谍法》

《中华人民共和国反间谍法》

主席令第四号

《中华人民共和国反间谍法》已由中华人民共和国第十四届全国人民代表大会常务委员会第二次会议于2023年4月26日修订通过，现予公布，自2023年7月1日起施行。

中华人民共和国主席 习近平

2023年4月26日

（2014年11月1日第十二届全国人民代表大会常务委员会第十一次会议通过 2023年4月26日第十四届全国人民代表大会常务委员会第二次会议修订）

第一章 总 则

第一条 为了加强反间谍工作，防范、制止和惩治间谍行为，维护国家安全，保护人民利益，根据宪法，制定本法。

第二条 反间谍工作坚持党中央集中统一领导，坚持总体国家安全观，坚持公开工作与秘密工作相结合、专门工作与群众路线相结合，坚持积极防御、依法惩治、标本兼治，筑牢国家安全人民防线。

第三条 反间谍工作应当依法进行，尊重和保障人权，保障个人和组织的合法权益。

第四条 本法所称间谍行为，是指下列行为：

（一）间谍组织及其代理人实施或者指使、资助他人实施，或者境内外机构、组织、个人与其相勾结实施的危害中华人民共和国国家安全的活动；

（二）参加间谍组织或者接受间谍组织及其代理人的任务，或者投靠间谍组织及其代理人；

（三）间谍组织及其代理人以外的其他境外机构、组织、个人实施或者指使、资助他人实施，或者境内机构、组织、个人与其相勾结实施的窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报以及其他关系国家安全和利益的文件、数据、资料、物品，或者策动、引诱、胁迫、收买国家工作人员叛变的活动；

（四）间谍组织及其代理人实施或者指使、资助他人实施，或者境内外机构、组织、个人与其相勾结实施针对国家机关、涉密单位或者关键信息基础设施等的网络攻击、侵入、干扰、控制、破坏等活动；

（五）为敌人指示攻击目标；

《中华人民共和国反间谍法》

（六）进行其他间谍活动。

间谍组织及其代理人在中华人民共和国领域内，或者利用中华人民共和国的公民、组织或者其他条件，从事针对第三国的间谍活动，危害中华人民共和国国家安全的，适用本法。

第五条 国家建立反间谍工作协调机制，统筹协调反间谍工作中的重大事项，研究、解决反间谍工作中的重大问题。

第六条 国家安全机关是反间谍工作的主管机关。

公安、保密等有关部门和军队有关部门按照职责分工，密切配合，加强协调，依法做好有关工作。

第七条 中华人民共和国公民有维护国家的安全、荣誉和利益的义务，不得有危害国家的安全、荣誉和利益的行为。

一切国家机关和武装力量、各政党和各人民团体、企业事业组织和其他社会组织，都有防范、制止间谍行为，维护国家安全的义务。

国家安全机关在反间谍工作中必须依靠人民的支持，动员、组织人民防范、制止间谍行为。

第八条 任何公民和组织都应当依法支持、协助反间谍工作，保守所知悉的国家秘密和反间谍工作秘密。

第九条 国家对支持、协助反间谍工作的个人和组织给予保护。

对举报间谍行为或者在反间谍工作中做出重大贡献的个人和组织，按照国家有关规定给予表彰和奖励。

第十条 境外机构、组织、个人实施或者指使、资助他人实施的，或者境内机构、组织、个人与境外机构、组织、个人相勾结实施的危害中华人民共和国国家安全的间谍行为，都必须受到法律追究。

第十一条 国家安全机关及其工作人员在工作中，应当严格依法办事，不得超越职权、滥用职权，不得侵犯个人和组织的合法权益。

国家安全机关及其工作人员依法履行反间谍工作职责获取的个人和组织的信息，只能用于反间谍工作。对属于国家秘密、工作秘密、商业秘密和个人隐私、个人信息的，应当保密。

第二章 安全防范

第十二条 国家机关、人民团体、企业事业组织和其他社会组织承担本单位反间谍安全防范工作的主体责任，落实反间谍安全防范措施，对本单位的人员进行维护国家安全的教育，动员、组织本单位的人员防范、制止间谍行为。

《中华人民共和国反间谍法》

地方各级人民政府、相关行业主管部门按照职责分工，管理本行政区域、本行业有关反间谍安全防范工作。

国家安全机关依法协调指导、监督检查反间谍安全防范工作。

第十三条 各级人民政府和有关部门应当组织开展反间谍安全防范宣传教育，将反间谍安全防范知识纳入教育、培训、普法宣传内容，增强全民反间谍安全防范意识和国家安全素养。

新闻、广播、电视、文化、互联网信息服务等单位，应当面向社会有针对性地开展反间谍宣传教育。

国家安全机关应当根据反间谍安全防范形势，指导有关单位开展反间谍宣传教育活动，提高防范意识和能力。

第十四条 任何个人和组织都不得非法获取、持有属于国家秘密的文件、数据、资料、物品。

第十五条 任何个人和组织都不得非法生产、销售、持有、使用间谍活动特殊需要的专用间谍器材。专用间谍器材由国务院国家安全主管部门依照国家有关规定确认。

第十六条 任何公民和组织发现间谍行为，应当及时向国家安全机关举报；向公安机关等其他国家机关、组织举报的，相关国家机关、组织应当立即移送国家安全机关处理。

国家安全机关应当将受理举报的电话、信箱、网络平台等向社会公开，依法及时处理举报信息，并为举报人保密。

第十七条 国家建立反间谍安全防范重点单位管理制度。

反间谍安全防范重点单位应当建立反间谍安全防范工作制度，履行反间谍安全防范工作要求，明确内设职能部门和人员承担反间谍安全防范职责。

第十八条 反间谍安全防范重点单位应当加强对工作人员反间谍安全防范的教育和管理，对离岗离职人员脱密期内履行反间谍安全防范义务的情况进行监督检查。

第十九条 反间谍安全防范重点单位应当加强对涉密事项、场所、载体等的日常安全防范管理，采取隔离加固、封闭管理、设置警戒等反间谍物理防范措施。

第二十条 反间谍安全防范重点单位应当按照反间谍技术防范的要求和标准，采取相应的技术措施和其他必要措施，加强对要害部门部位、网络设施、信息系统的反间谍技术防范。

第二十一条 在重要国家机关、国防军工单位和其他重要涉密单位以及重要军事设施的周边安全控制区域内新建、改建、扩建建设项目的，由国家安全机关实施涉及国家安全事项的建设项目许可。

县级以上地方各级人民政府编制国民经济和社会发展规划、国土空间规划等有关规

《中华人民共和国反间谍法》

划，应当充分考虑国家安全因素和划定的安全控制区域，征求国家安全机关的意见。

安全控制区域的划定应当统筹发展和安全，坚持科学合理、确有必要的原则，由国家安全机关会同发展改革、自然资源、住房城乡建设、保密、国防科技工业等部门以及军队有关部门共同划定，报省、自治区、直辖市人民政府批准并动态调整。

涉及国家安全事项的建设项目许可的具体实施办法，由国务院国家安全主管部门会同有关部门制定。

第二十二条 国家安全机关根据反间谍工作需要，可以会同有关部门制定反间谍技术防范标准，指导有关单位落实反间谍技术防范措施，对存在隐患的单位，经过严格的批准手续，可以进行反间谍技术防范检查和检测。

第三章 调查处置

第二十三条 国家安全机关在反间谍工作中依法行使本法和有关法律规定的职权。

第二十四条 国家安全机关工作人员依法执行反间谍工作任务时，依照规定出示工作证件，可以查验中国公民或者境外人员的身份证明，向有关个人和组织询问有关情况，对身份不明、有间谍行为嫌疑的人员，可以查看其随带物品。

第二十五条 国家安全机关工作人员依法执行反间谍工作任务时，经设区的市级以上国家安全机关负责人批准，出示工作证件，可以查验有关个人和组织的电子设备、设施及有关程序、工具。查验中发现存在危害国家安全情形的，国家安全机关应当责令其采取措施立即整改。拒绝整改或者整改后仍存在危害安全隐患的，可以予以查封、扣押。

对依照前款规定查封、扣押的电子设备、设施及有关程序、工具，在危害国家安全的情形消除后，国家安全机关应当及时解除查封、扣押。

第二十六条 国家安全机关工作人员依法执行反间谍工作任务时，根据国家有关规定，经设区的市级以上国家安全机关负责人批准，可以查阅、调取有关的文件、数据、资料、物品，有关个人和组织应当予以配合。查阅、调取不得超出执行反间谍工作任务所需的范围和限度。

第二十七条 需要传唤违反本法的人员接受调查的，经国家安全机关办案部门负责人批准，使用传唤证传唤。对现场发现的违反本法的人员，国家安全机关工作人员依照规定出示工作证件，可以口头传唤，但应当在询问笔录中注明。传唤的原因和依据应当告知被传唤人。对无正当理由拒不接受传唤或者逃避传唤的人，可以强制传唤。

国家安全机关应当在被传唤人所在市、县内的指定地点或者其住所进行询问。

《中华人民共和国反间谍法》

国家安全机关对被传唤人应当及时询问查证。询问查证的时间不得超过八小时；情况复杂，可能适用行政拘留或者涉嫌犯罪的，询问查证的时间不得超过二十四小时。国家安全机关应当为被传唤人提供必要的饮食和休息时间。严禁连续传唤。

除无法通知或者可能妨碍调查的情形以外，国家安全机关应当及时将传唤的原因通知被传唤人家属。在上述情形消失后，应当立即通知被传唤人家属。

第二十八条 国家安全机关调查间谍行为，经设区的市级以上国家安全机关负责人批准，可以依法对涉嫌间谍行为的人身、物品、场所进行检查。

检查女性身体的，应当由女性工作人员进行。

第二十九条 国家安全机关调查间谍行为，经设区的市级以上国家安全机关负责人批准，可以查询涉嫌间谍行为人员的相关财产信息。

第三十条 国家安全机关调查间谍行为，经设区的市级以上国家安全机关负责人批准，可以对涉嫌用于间谍行为的场所、设施或者财物依法查封、扣押、冻结；不得查封、扣押、冻结与被调查的间谍行为无关的场所、设施或者财物。

第三十一条 国家安全机关工作人员在反间谍工作中采取查阅、调取、传唤、检查、查询、查封、扣押、冻结等措施，应当由二人以上进行，依照有关规定出示工作证件及相关法律文书，并由相关人员在有关笔录等书面材料上签名、盖章。

国家安全机关工作人员进行检查、查封、扣押等重要取证工作，应当对全过程进行录音录像，留存备查。

第三十二条 在国家安全机关调查了解有关间谍行为的情况、收集有关证据时，有关个人和组织应当如实提供，不得拒绝。

第三十三条 对出境后可能对国家安全造成危害，或者对国家利益造成重大损失的中国公民，国务院国家安全主管部门可以决定其在一定期限内不准出境，并通知移民管理机构。

对涉嫌间谍行为人员，省级以上国家安全机关可以通知移民管理机构不准其出境。

第三十四条 对入境后可能进行危害中华人民共和国国家安全活动的境外人员，国务院国家安全主管部门可以通知移民管理机构不准其入境。

第三十五条 对国家安全机关通知不准出境或者不准入境的人员，移民管理机构应当按照国家有关规定执行；不准出境、入境情形消失的，国家安全机关应当及时撤销不准出境、入境决定，并通知移民管理机构。

《中华人民共和国反间谍法》

第三十六条 国家安全机关发现涉及间谍行为的网络信息内容或者网络攻击等风险，应当依照《中华人民共和国网络安全法》规定的职责分工，及时通报有关部门，由其依法处置或者责令电信业务经营者、互联网服务提供者及时采取修复漏洞、加固网络防护、停止传输、消除程序和内容、暂停相关服务、下架相关应用、关闭相关网站等措施，保存相关记录。情况紧急，不立即采取措施将对国家安全造成严重危害的，由国家安全机关责令有关单位修复漏洞、停止相关传输、暂停相关服务，并通报有关部门。

经采取相关措施，上述信息内容或者风险已经消除的，国家安全机关和有关部门应当及时作出恢复相关传输和服务的决定。

第三十七条 国家安全机关因反间谍工作需要，根据国家有关规定，经过严格的批准手续，可以采取技术侦察措施和身份保护措施。

第三十八条 对违反本法规定，涉嫌犯罪，需要对有关事项是否属于国家秘密或者情报进行鉴定以及需要对危害后果进行评估的，由国家保密部门或者省、自治区、直辖市保密部门按照程序在一定期限内进行鉴定和组织评估。

第三十九条 国家安全机关经调查，发现间谍行为涉嫌犯罪的，应当依照《中华人民共和国刑事诉讼法》的规定立案侦查。

第四章 保障与监督

第四十条 国家安全机关工作人员依法履行职责，受法律保护。

第四十一条 国家安全机关依法调查间谍行为，邮政、快递等物流运营单位和电信业务经营者、互联网服务提供者应当提供必要的支持和协助。

第四十二条 国家安全机关工作人员因执行紧急任务需要，经出示工作证件，享有优先乘坐公共交通工具、优先通行等通行便利。

第四十三条 国家安全机关工作人员依法执行任务时，依照规定出示工作证件，可以进入有关场所、单位；根据国家有关规定，经过批准，出示工作证件，可以进入限制进入的有关地区、场所、单位。

第四十四条 国家安全机关因反间谍工作需要，根据国家有关规定，可以优先使用或者依法征用国家机关、人民团体、企业事业组织和其他社会组织以及个人的交通工具、通信工具、场地和建筑物等，必要时可以设置相关工作场所和设施设备，任务完成后应当及时归还或者恢复原状，并依照规定支付相应费用；造成损失的，应当给予补偿。

《中华人民共和国反间谍法》

第四十五条 国家安全机关因反间谍工作需要，根据国家有关规定，可以提请海关、移民管理等检查机关对有关人员提供通关便利，对有关资料、器材等予以免检。有关检查机关应当依法予以协助。

第四十六条 国家安全机关工作人员因执行任务，或者个人因协助执行反间谍工作任务，本人或者其近亲属的人身安全受到威胁时，国家安全机关应当会同有关部门依法采取必要措施，予以保护、营救。

个人因支持、协助反间谍工作，本人或者其近亲属的人身安全面临危险的，可以向国家安全机关请求予以保护。国家安全机关应当会同有关部门依法采取保护措施。

个人和组织因支持、协助反间谍工作导致财产损失的，根据国家有关规定给予补偿。

第四十七条 对为反间谍工作做出贡献并需要安置的人员，国家给予妥善安置。

公安、民政、财政、卫生健康、教育、人力资源和社会保障、退役军人事务、医疗保障、移民管理等有关部门以及国有企业事业单位应当协助国家安全机关做好安置工作。

第四十八条 对因开展反间谍工作或者支持、协助反间谍工作导致伤残或者牺牲、死亡的人员，根据国家有关规定给予相应的抚恤优待。

第四十九条 国家鼓励反间谍领域科技创新，发挥科技在反间谍工作中的作用。

第五十条 国家安全机关应当加强反间谍专业力量人才队伍建设和专业训练，提升反间谍工作能力。

对国家安全机关工作人员应当有计划地进行政治、理论和业务培训。培训应当坚持理论联系实际、按需施教、讲求实效，提高专业能力。

第五十一条 国家安全机关应当严格执行内部监督和安全审查制度，对其工作人员遵守法律和纪律等情况进行监督，并依法采取必要措施，定期或者不定期进行安全审查。

第五十二条 任何个人和组织对国家安全机关及其工作人员超越职权、滥用职权和其他违法行为，都有权向上级国家安全机关或者监察机关、人民检察院等有关部门检举、控告。受理检举、控告的国家安全机关或者监察机关、人民检察院等有关部门应当及时查清事实，依法处理，并将处理结果及时告知检举人、控告人。

对支持、协助国家安全机关工作或者依法检举、控告的个人和组织，任何个人和组织不得压制和打击报复。

第五章 法律责任

《中华人民共和国反间谍法》

第五十三条 实施间谍行为，构成犯罪的，依法追究刑事责任。

第五十四条 个人实施间谍行为，尚不构成犯罪的，由国家安全机关予以警告或者处十五日以下行政拘留，单处或者并处五万元以下罚款，违法所得在五万元以上的，单处或者并处违法所得一倍以上五倍以下罚款，并可以由有关部门依法予以处分。

明知他人实施间谍行为，为其提供信息、资金、物资、劳务、技术、场所等支持、协助，或者窝藏、包庇，尚不构成犯罪的，依照前款的规定处罚。

单位有前两款行为的，由国家安全机关予以警告，单处或者并处五十万元以下罚款，违法所得在五十万元以上的，单处或者并处违法所得一倍以上五倍以下罚款，并对直接负责的主管人员和其他直接责任人员，依照第一款的规定处罚。

国家安全机关根据相关单位、人员违法情节和后果，可以建议有关主管部门依法责令停止从事相关业务、提供相关服务或者责令停产停业、吊销有关证照、撤销登记。有关主管部门应当将作出行政处理的情况及时反馈国家安全机关。

第五十五条 实施间谍行为，有自首或者立功表现的，可以从轻、减轻或者免除处罚；有重大立功表现的，给予奖励。

在境外受胁迫或者受诱骗参加间谍组织、敌对组织，从事危害中华人民共和国国家安全的活动，及时向中华人民共和国驻外机构如实说明情况，或者入境后直接或者通过所在单位及时向国家安全机关如实说明情况，并有悔改表现的，可以不予追究。

第五十六条 国家机关、人民团体、企业事业组织和其他社会组织未按照本法规定履行反间谍安全防范义务的，国家安全机关可以责令改正；未按照要求改正的，国家安全机关可以约谈相关负责人，必要时可以将约谈情况通报该单位上级主管部门；产生危害后果或者不良影响的，国家安全机关可以予以警告、通报批评；情节严重的，对负有责任的领导人员和直接责任人员，由有关部门依法予以处分。

第五十七条 违反本法第二十一条规定新建、改建、扩建建设项目的，由国家安全机关责令改正，予以警告；拒不改正或者情节严重的，责令停止建设或者使用、暂扣或者吊销许可证件，或者建议有关主管部门依法予以处理。

第五十八条 违反本法第四十一条规定的，由国家安全机关责令改正，予以警告或者通报批评；拒不改正或者情节严重的，由有关主管部门依照相关法律法规予以处罚。

第五十九条 违反本法规定，拒不配合数据调取的，由国家安全机关依照《中华人

《中华人民共和国反间谍法》

民共和国数据安全法》的有关规定予以处罚。

第六十条 违反本法规定，有下列行为之一，构成犯罪的，依法追究刑事责任；尚不构成犯罪的，由国家安全机关予以警告或者处十日以下行政拘留，可以并处三万元以下罚款：

（一）泄露有关反间谍工作的国家秘密；

（二）明知他人有间谍犯罪行为，在国家安全机关向其调查有关情况、收集有关证据时，拒绝提供；

（三）故意阻碍国家安全机关依法执行任务；

（四）隐藏、转移、变卖、损毁国家安全机关依法查封、扣押、冻结的财物；

（五）明知是间谍行为的涉案财物而窝藏、转移、收购、代为销售或者以其他方法掩饰、隐瞒；

（六）对依法支持、协助国家安全机关工作的个人和组织进行打击报复。

第六十一条 非法获取、持有属于国家秘密的文件、数据、资料、物品，以及非法生产、销售、持有、使用专用间谍器材，尚不构成犯罪的，由国家安全机关予以警告或者处十日以下行政拘留。

第六十二条 国家安全机关对依照本法查封、扣押、冻结的财物，应当妥善保管，并按照下列情形分别处理：

（一）涉嫌犯罪的，依照《中华人民共和国刑事诉讼法》等有关法律的规定处理；

（二）尚不构成犯罪，有违法事实的，对依法应当没收的予以没收，依法应当销毁的予以销毁；

（三）没有违法事实的，或者与案件无关的，应当解除查封、扣押、冻结，并及时返还相关财物；造成损失的，应当依法予以赔偿。

第六十三条 涉案财物符合下列情形之一的，应当依法予以追缴、没收，或者采取措施消除隐患：

（一）违法所得的财物及其孳息、收益，供实施间谍行为所用的本人财物；

（二）非法获取、持有的属于国家秘密的文件、数据、资料、物品；

（三）非法生产、销售、持有、使用的专用间谍器材。

第六十四条 行为人及其近亲属或者其他相关人员，因行为人实施间谍行为从间谍组织及其代理人获取的所有利益，由国家安全机关依法采取追缴、没收等措施。

第六十五条 国家安全机关依法收缴的罚款以及没收的财物，一律上缴国库。

第六十六条 境外人员违反本法的，国务院国家安全主管部门可以决定限期出境，并决定其不准入境的期限。未在规定期限内离境的，可以遣送出境。

《中华人民共和国反间谍法》

对违反本法的境外人员，国务院国家安全主管部门决定驱逐出境的，自被驱逐出境之日起十年内不准入境，国务院国家安全主管部门的处罚决定为最终决定。

第六十七条 国家安全机关作出行政处罚决定之前，应当告知当事人拟作出的行政处罚内容及事实、理由、依据，以及当事人依法享有的陈述、申辩、要求听证等权利，并依照《中华人民共和国行政处罚法》的有关规定实施。

第六十八条 当事人对行政处罚决定、行政强制措施决定、行政许可决定不服的，可以自收到决定书之日起六十日内，依法申请复议；对复议决定不服的，可以自收到复议决定书之日起十五日内，依法向人民法院提起诉讼。

第六十九条 国家安全机关工作人员滥用职权、玩忽职守、徇私舞弊，或者有非法拘禁、刑讯逼供、暴力取证、违反规定泄露国家秘密、工作秘密、商业秘密和个人隐私、个人信息等行为，依法予以处分，构成犯罪的，依法追究刑事责任。

第六章 附 则

第七十条 国家安全机关依照法律、行政法规和国家有关规定，履行防范、制止和惩治间谍行为以外的危害国家安全行为的职责，适用本法的有关规定。

公安机关在依法履行职责过程中发现、惩治危害国家安全的行为，适用本法的有关规定。

第七十一条 本法自 2023 年 7 月 1 日起施行。

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

第一章 总则

第一条 为保障和规范人民检察院依法履行知识产权检察职责，促进创新型国家建设，根据《中华人民共和国刑事诉讼法》《中华人民共和国民事诉讼法》《中华人民共和国行政诉讼法》《中华人民共和国人民检察院组织法》等法律法规，结合人民检察院工作实际，制定本指引。

第二条 人民检察院办理知识产权案件，秉持客观公正立场，维护司法公正和司法权威，维护权利人的合法权益，保障国家法律的统一正确实施，服务国家知识产权强国建设，促进国家治理体系和治理能力现代化。

人民检察院通过办理侵犯知识产权刑事案件，惩罚犯罪，保障无罪的人不受刑事追究。通过办理知识产权民事诉讼和行政诉讼监督案件，监督和支持人民法院依法行使审判权和执行权，促进行政机关依法行使职权。通过办理知识产权公益诉讼案件，督促行政机关依法履行监督管理职责，支持适格主体依法行使公益诉讼权，维护国家利益和社会公共利益。

第三条 人民检察院办理知识产权案件，应当以事实为根据，以法律为准绳，坚持严格保护、协同保护、平等保护、公正合理保护原则。坚持激励、保护创新，着力提升知识产权综合保护质效，激发全社会创新创造活力。

第四条 本指引所指的知识产权案件，主要包括侵犯知识产权刑事案件、知识产权民事诉讼监督案件、知识产权行政诉讼监督案件、知识产权公益诉讼案件。

第五条 人民检察院应当充分发挥知识产权检察综合履职，通过审查逮捕、审查起诉等方式，履行知识产权刑事检察职能；通过提起抗诉、提出检察建议等方式对知识产权民事诉讼、行政诉讼活动实行法律监督；通过提出检察建议、提起诉讼和支持起诉等方式，履行知识产权公益诉讼检察职能。

第六条 人民检察院办理知识产权案件在事实认定、法律适用、案件处理等方面存在较大争议，或者有重大社会影响，需要当面听取当事人和其他相关人员意见的，经检察长批准，可以召开听证会。根据案件需要，可以邀请有专门知识的人或者检察技术人员参加听证会。

涉及商业秘密的知识产权案件听证会，当事人申请不公开听证的，可以不公开听证。

第七条 人民检察院办理知识产权案件，为解决案件中的专门性问题，可以依法聘请有专门知识的人或者指派具备相应资格的检察技术人员出具意见。

前款人员出具的意见，经审查可以作为办案部门、检察官判断运用证据或者作出相关决定的依据。

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

第八条 人民检察院办理知识产权案件认为需要鉴定的，可以委托具备法定资格的机构进行鉴定。

在诉讼过程中已经进行过鉴定的，除确有必要外，一般不再委托鉴定。

第九条 人民检察院办理知识产权案件，涉及国家秘密、商业秘密、个人隐私或者其他需要保密的情形，应当依职权或者依当事人、辩护人、诉讼代理人、其他利害关系人书面申请，审查决定采取组织诉讼参与人签署保密承诺书、对秘密信息进行技术处理等必要的保密措施。

第十条 人民检察院在办理知识产权案件时，应当加强与公安机关、人民法院、知识产权相关行政部门等沟通交流，建立健全工作联络机制，推进执法司法办案动态信息互通和共享，确保执法与司法有效衔接。

人民检察院在办理知识产权案件中，发现涉嫌犯罪线索或者其他违法线索的，应当按照规定及时将相关线索及材料移送本院相关检察业务部门或者有管辖权的公安机关、行政机关。

人民检察院在办理知识产权案件中，认为行政执法机关应当依法移送涉嫌犯罪案件而不移送的，经检察长批准，应当向同级行政执法机关提出检察意见，要求行政执法机关及时向公安机关移送案件并将有关材料抄送人民检察院。

第十一条 人民检察院在履行法律监督职责中发现有关单位和部门在履行知识产权管理监督职责方面存在《人民检察院检察建议工作规定》第十一条规定情形的，可以向有关单位和部门提出改进工作、完善治理的检察建议。

第十二条 人民检察院办理知识产权案件，一般应当对最高人民检察院、最高人民法院发布的知识产权指导性案例和典型案例进行类案检索。

人民检察院在办理知识产权案件时，为准确查明案件事实和正确适用法律，应当检索涉及同一当事人、同一知识产权权利的已生效知识产权案件。

第二章 知识产权刑事案件的办理

第十三条 人民检察院办理侵犯知识产权犯罪和生产、销售伪劣商品、非法经营等犯罪存在竞合或者数罪并罚的案件，由负责管辖处罚较重罪名或者主罪的办案部门或者办案组织办理。

第十四条 人民检察院办理知识产权案件，应当进一步健全完善与公安机关的侦查监督与协作配合工作机制。经公安机关商请或者人民检察院认为确有必要时，可以派员通过审查证据材料等方式对重大、疑难、复杂知识产权刑事案件的案件性质、收集证据、适用法律等提出意见建议。

第十五条 人民检察院办理知识产权刑事案件，应当加强全链条惩治，注重审查和

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

发现上下游关联犯罪线索，查明有无遗漏罪行和其他应当追究刑事责任的单位和个人。

第十六条 人民检察院办理知识产权刑事案件，应当坚持宽严相济刑事政策，该严则严，当宽则宽。

犯罪嫌疑人、被告人自愿认罪，通过退赃退赔、赔偿损失、赔礼道歉等方式表示真诚悔罪，且愿意接受处罚的，可以依法提出从宽处罚的量刑建议。有赔偿能力而不赔偿损失的，不能适用认罪认罚从宽制度。

人民检察院办理知识产权刑事案件，应当听取被害人及其诉讼代理人的意见，依法积极促进犯罪嫌疑人、被告人与被害人达成谅解。犯罪嫌疑人、被告人自愿对权利人作出合理赔偿的，可以作为从宽处罚的考量因素。

第十七条 人民检察院办理侵犯知识产权刑事案件，对于符合适用涉案企业合规改革案件范围和条件的，依法依规适用涉案企业合规机制。根据案件具体情况和法定从轻、减轻情节，结合企业合规整改效果，依法提出处理意见。

人民检察院对于拟作不批准逮捕、不起诉、变更强制措施等决定的涉企知识产权犯罪案件，可以根据《人民检察院审查案件听证工作规定》召开听证会，邀请公安机关、知识产权权利人、第三方组织组成人员等到会发表意见。

第十八条 人民检察院在办理知识产权刑事案件中，发现与人民法院正在审理的民事、行政案件或者人民检察院正在办理的民事、行政诉讼监督案件系同一事实或者存在牵连关系，或者案件办理结果以另一案件审理或者办理结果为依据的，应当及时将刑事案件受理情况告知相关的人民法院、人民检察院。

第十九条 人民检察院对知识产权刑事案件作出不起訴决定，对被不起诉人需要给予行政处罚、政务处分或者其他处分的，经检察长批准，应当依法向同级有关主管机关提出检察意见，自不起诉决定作出之日起三日以内连同不起诉决定书一并送达。有关主管机关应当将处理结果及时通知人民检察院。

第二十条 侵害国家、集体享有的知识产权或者侵害行为致使国家财产、集体财产遭受损失的，人民检察院在提起公诉时，可以提起附带民事诉讼；损害社会公共利益的，人民检察院在提起公诉时，可以提起刑事附带民事公益诉讼。

人民检察院一般应当对在案全部被告人和没有被追究刑事责任的共同侵害人，一并提起附带民事诉讼或者刑事附带民事公益诉讼，但共同犯罪案件中同案犯在逃的或者已经赔偿损失的

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

除外。在逃的同案犯到案后，人民检察院可以依法对其提起附带民事诉讼或者刑事附带民事公益诉讼。

第二十一条 人民检察院办理知识产权刑事案件，应当依法向被害人及其法定代理人或者其近亲属告知诉讼权利义务。对于被害人以外其他知识产权权利人需要告知诉讼权利义务的，人民检察院应当自受理审查起诉之日起十日内告知。

第二十二条 本指引第二十一条规定的知识产权权利人包括：

- （一）刑法第二百一十七条规定的著作权人或者与著作权有关的权利人；
- （二）商标注册证上载明的商标注册人；
- （三）专利证书上载明的专利权人；
- （四）商业秘密的权利人；
- （五）其他依法享有知识产权的权利人。

第三章

知识产权民事、行政诉讼监督案件的办理

第二十三条 当事人对知识产权法院、中级人民法院已经发生法律效力的一审案件判决、裁定和调解书申请监督，按照相关规定此类案件应以最高人民法院为第二审人民法院的，由作出该一审生效判决、裁定、调解书的人民法院所在地同级人民检察院受理。经审查符合监督条件的，受理案件的人民检察院可以向同级人民法院提出再审检察建议，或者提请最高人民检察院向最高人民法院抗诉。

前款规定的案件，当事人认为人民检察院对同级人民法院一审已经发生法律效力的民事判决、裁定、调解书作出的不支持监督申请决定存在明显错误的，可以在不支持监督申请决定作出之日起一年内向最高人民检察院申请复查一次。

第二十四条 根据本指引第二十三条受理的案件，下级人民检察院在提请最高人民检察院抗诉时，应当将《提请抗诉报告书》和案件卷宗等材料直接报送最高人民检察院，同时将相关法律文书抄送省级人民检察院备案。

第二十五条 人民检察院在履行职责中发现知识产权民事、行政案件分别具有《人民检察院民事诉讼监督规则》第三十七条、《人民检察院行政诉讼监督规则》第三十六条规定之情形，应当依职权启动监督程序。

适用《人民检察院民事诉讼监督规则》第三十七条第一款第（六）项和《人民检察院行政诉讼监督规则》第三十六条第一款第（五）项时，一般考虑如下因素：

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

- (一) 涉及地域广、利益群体众多的；
- (二) 涉及医药、食品、环境等危害国家利益和社会公共利益的；
- (三) 涉及高新技术、关键核心技术等影响产业发展的；
- (四) 其他具有重大社会影响的情形。

第二十六条 知识产权民事诉讼监督案件的范围包括：

- (一) 著作权、商标权、专利权、植物新品种权、集成电路布图设计专有权、企业名称（商号）权、特殊标志专有权、网络域名、确认不侵害知识产权等知识产权权属、侵权纠纷案件；
- (二) 著作权、商标、专利、植物新品种、集成电路布图设计、商业秘密、网络域名、企业名称（商号）、特殊标志、技术合同、特许经营等涉知识产权合同纠纷案件；
- (三) 仿冒、商业贿赂、虚假宣传、侵害商业秘密、商业诋毁等不正当竞争纠纷案件；
- (四) 垄断协议、滥用市场支配地位、经营者集中等垄断纠纷案件；
- (五) 其他与知识产权有关的民事案件。

第二十七条 人民检察院对知识产权民事诉讼案件进行法律监督，应当围绕申请监督请求、争议焦点，对知识产权权利客体、权利效力、权利归属、侵权行为、抗辩事由、法律责任等裁判、调解结果，审判人员违法行为以及执行活动进行全面审查。申请人或者其他当事人对提出的主张，应当提供证据材料。

第二十八条 知识产权权益受到侵害的当事人，经有关行政机关、社会组织等依法履职后合法权益仍未能得到维护，具有起诉维权意愿，但因诉讼能力较弱提起诉讼确有困难等情形的，人民检察院可以支持起诉。

第二十九条 人民检察院在案件办理中发现当事人单独或者与他人恶意串通，采取伪造证据、虚假陈述等手段，捏造知识产权民事案件基本事实，虚构知识产权民事纠纷，提起民事诉讼，妨害司法秩序或者严重侵害他人合法权益，涉嫌构成虚假诉讼罪或者其他犯罪的，应当及时向公安机关移送犯罪线索。

第三十条 人民检察院办理侵害著作权民事诉讼监督案件，应当围绕申请人的申请监督请求、争议焦点，审查诉讼的案由、主体是否适格、著作权权利基础及范围、被诉侵权行为、是否构成实质性相似、抗辩事由是否成立、被告承担民事责任的形式等。

第三十一条 人民检察院办理侵害商标权民事诉讼监督案件，应当围绕申请人的申请监督请求、争议焦点，审查主体是否为注册商标专用权人或者利害关系人、注册商标保护范围、被

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

诉侵权行为、是否容易导致混淆或者误导公众、抗辩事由是否成立、被告承担民事责任的形式等。

第三十二条 人民检察院办理侵害专利权民事诉讼监督案件，应当围绕申请人的申请监督请求、争议焦点，审查诉讼的专利类型、主体是否为专利权人或者利害关系人、专利权的保护范围、被诉侵权行为、是否落入专利权保护范围、抗辩事由是否成立、被告承担民事责任的形式等。

第三十三条 人民检察院办理反不正当竞争民事诉讼监督案件，应当围绕申请人的申请监督请求、争议焦点，准确理解反不正当竞争法与专利法、商标法、著作权法等法律规定之间的关系，以及反不正当竞争法总则第二条与第二章之间的关系，结合反不正当竞争法的相关规定进行审查。

第三十四条 人民检察院办理涉及知识产权合同纠纷民事诉讼监督案件，应当围绕申请人的申请监督请求、争议焦点，审查合同所涉知识产权的权利归属、合同效力、合同约定、履行行为、合同无效的缔约过错、违约行为、违约责任、合同解除等。

第三十五条 由人民法院作出生效裁判和调解书的行政诉讼案件，具有下列情形之一的，属于知识产权行政诉讼监督案件：

（一）有关各级行政机关所作的涉及著作权、商标、专利、不正当竞争和垄断行政行为的案件；

（二）有关国务院部门所作的涉及专利、商标、植物新品种、集成电路布图设计等知识产权授权确权行政行为的案件；

（三）有关国务院部门所作的涉及专利、植物新品种、集成电路布图设计强制许可决定以及强制许可使用费或者报酬裁决的案件；

（四）其他知识产权行政诉讼案件。

第三十六条 人民检察院对人民法院作出生效裁判和调解书的知识产权行政诉讼案件进行法律监督，应当围绕申请人的申请监督请求、争议焦点、《人民检察院行政诉讼监督规则》第三十六条规定的情形以及发现的其他违法情形，综合考虑被诉行政行为作出时的事实、法律法规等，对行政诉讼活动进行全面审查。

第三十七条 人民检察院在办理知识产权授权确权行政诉讼监督案件中，当事人在人民法院诉讼中未提出主张，但依法履行知识产权授权确权行政机关的认定存在明显不当，人民法院在听取各方当事人陈述意见后，对相关事由进行审查并作出裁判的，人民检察院应一并进行审查。

第三十八条 人民检察院在办理知识产权行政诉讼监督案件时，具有下列情形之一的，不属于《人民检察院行政诉讼监督规则》第七十七条第一款第（二）项“案件事实清楚，法律关系简单的”简易案件：

《人民检察院办理知识产权案件工作指引》

- (一) 涉及国家利益或者社会公共利益的；
- (二) 对各级行政机关作出的涉及专利、不正当竞争和垄断行政行为提起诉讼的；
- (三) 对国务院部门作出的涉及专利、植物新品种、集成电路布图设计授权确权行政行为提起诉讼的；
- (四) 对国务院部门作出的涉及专利、植物新品种、集成电路布图设计的强制许可决定以及强制许可使用费或者报酬的裁决提起诉讼的；
- (五) 具有重大社会影响、涉及地域广或者利益群体众多的情形。

第三十九条 人民检察院在办理知识产权行政诉讼监督案件时，发现存在行政执法标准和司法裁判标准不统一，导致同类案件出现不同处理结果的，应当依法向行政机关或者人民法院提出检察建议。

第四章

知识产权公益诉讼案件的办理

第四十条 人民检察院在履行职责中发现负有知识产权监督管理职责的行政机关违法行使职权或者不作为，致使国家利益或者社会公共利益受到侵害的，应当向行政机关提出检察建议，督促其依法履行职责。行政机关不依法履行职责的，人民检察院可以依法向人民法院提起行政公益诉讼。

第四十一条 人民检察院在履行职责中发现涉及知识产权领域损害社会公共利益的行为，可以依法向人民法院提起民事公益诉讼。

第四十二条 对于适格主体提起的知识产权民事公益诉讼案件，人民检察院可以采取提供法律咨询、向人民法院提交支持起诉意见书、协助调查取证、出席法庭等方式支持起诉。

第四十三条 人民检察院在办理知识产权刑事、民事、行政案件过程中，应当注重发现知识产权公益诉讼案件线索，并及时将有关材料移送负责知识产权公益诉讼检察的部门或者办案组织办理。

第五章 附则

第四十四条 人民检察院履行知识产权检察职能应当适用《人民检察院刑事诉讼规则》《人民检察院民事诉讼监督规则》《人民检察院行政诉讼监督规则》《人民检察院公益诉讼办案规则》和本指引等相关规定。

第四十五条 本指引由最高人民检察院负责解释，自发布之日起施行。

上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知

上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知

沪府办规〔2023〕11号

各区人民政府，市政府各委、办、局，各有关单位：

《上海市加大吸引和利用外资若干措施》已经市政府同意，现印发给你们，请认真按照执行。

上海市人民政府办公厅

2023年4月3日

上海市加大吸引和利用外资若干措施

为深入贯彻落实党的二十大精神，更大力度推进高水平对外开放，促进外资扩增量、稳存量、提质量，充分发挥外资在构建新发展格局、促进高质量发展中的积极作用，现就本市加大吸引和利用外资提出若干措施如下：

一、推进高水平对外开放

（一）推动更多领域开放和项目落地。落实最新版全国和自贸试验区外商投资准入负面清单，深入实施国家服务业扩大开放综合试点，加快推进金融、航运等开放领域项目落地。支持符合条件的外资证券、基金、期货、人身险、养老金管理、理财、财务公司率先落户上海，扩大经营范围。鼓励符合条件的国际集装箱班轮公司开展沿海捎带业务试点，进一步扩大沿海捎带政策效应。积极争取电信、互联网、教育、文化、医疗等领域扩大开放措施在本市先行先试。（责任部门、单位：市发展改革委、市商务委、人民银行上海总部、市地方金融监管局、上海银保监局、上海证监局、市交通委、上海海关、市市场监管局）

（二）支持重点区域率先对外开放。实施上海自贸试验区提升战略，对标《全面与进步跨太平洋伙伴关系协定》（CPTPP）和《数字经济伙伴关系协定》（DEPA）等高标准国际经贸规则，率先推动规则、规制、管理、标准等制度型开放。支持上海自贸试验区内的海关特殊监管区域试点扩大全球维修产品范围，试点成熟后积极向国家争取向上海自贸试验区外的海关特殊监管区域复制推广。拓展国际航行船舶保税燃料油、保税 LNG 等加注业务规模，研究推进绿色新型燃料加注试点，提升上海港能源加注服务水平。推进虹桥国际中央商务区在数字贸易、金融服务、信息服务、会展服务等领域探索扩大开放措施，加快集聚国际高能级专业服务业主体，编制发布“虹桥开放指数”。（责任部门、单位：市商务委、市发展改革委、上海海关、市交通委、上海自贸试验区管委会、临港新片区管委会、虹桥国际中央商务区管委会）

上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知

二、提升引进外资能级

（三）优化外商投资产业结构。落实《鼓励外商投资产业目录（2022年版）》，引导外资更多投向先进制造、现代服务、高新技术和节能环保等领域，支持符合条件的鼓励类外商投资项目按照有关规定，享受进口自用设备免征关税优惠政策，向集约用地的鼓励类外商投资工业项目优先供应土地。鼓励外资充分发挥资本和技术优势，围绕集成电路、生物医药、人工智能三大先导产业和电子信息、生命健康、汽车、高端装备、先进材料、时尚消费品六大重点产业以及新赛道产业和未来产业加大投资。支持外商投资企业平等享受各类产业政策和技术改造、数字化改造等政策。（责任部门、单位：市经济信息化委、市发展改革委、市商务委、市财政局、市规划资源局、上海海关）

（四）支持外资总部企业提质增能。落实《上海市鼓励跨国公司设立地区总部的规定》《上海市鼓励企业设立贸易型总部的若干意见》等支持总部企业发展政策，大力吸引外资在沪设立跨国公司地区总部、事业部总部、贸易型总部等各类总部型机构，符合条件的总部企业可依法依规享受资助和奖励。落实总部企业在资金运作与管理、贸易便利、科技创新、商事登记、人才引进、出入境便利等方面的支持举措，推动总部企业在沪集聚业务、拓展功能、提升能级。（责任部门、单位：市商务委、市财政局、人民银行上海总部、上海海关、市科委、市市场监管局、市出入境管理局、各区人民政府）

（五）推动外资研发中心加快发展。落实国家科技创新税收政策，外商投资企业发生符合条件的研发费用支出可享受税前加计扣除，采购设备按照规定享受免退税优惠政策。优化知识产权对外转让和技术进出口管理流程，做好知识产权对外转让制度配套、机制衔接和流程优化。对研发数据依法跨境流动进行专题培训和专项指导。对外资研发中心引进用于国家级、市级科研项目的入境动植物转基因生物和生物材料积极开展生物安全风险评估，对符合要求的给予便利化检疫审批。支持对外资研发中心出于研发目的暂时进境的研发专用关键设备、测试用车辆等按照规定延长复运出境期限。鼓励外资设立开放式创新平台，加强土地、设备、基础设施等要素保障。推动在沪外资研发机构与本市企业、高等院校、科研院所开展协同创新，设立外资研发机构协同创新项目，组织外商投资企业协同创新案例评选。加强对外资研发中心申请认定高新技术企业的指导和服务。（责任部门、单位：市商务委、市科委、市经济信息化委、市财政局、市税务局、市委网信办、市知识产权局、市农业农村委、上海海关、市规划资源局、市教委）

（六）鼓励外资参与上海国际消费中心城市建设。加大上海国际消费中心城市全球推介力度，实施新一轮上海商业空间布局专项规划，支持外资参与东西两片国际级消费集聚区和国际消费窗口重点商业项目建设。支持在沪国际消费品品牌企业提升总部能级，引进一批国际中高端新品

上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知

牌，支持更多高能级首店、新品落户上海。将当年度在沪新开设的高能级首店、旗舰店，以及开展具有影响力的全球首发、首秀、首展活动的国际品牌，纳入本市消费市场创新支持政策范围。（责任部门：市商务委、市财政局）

（七）加快绿色低碳升级。引导外资积极参与碳达峰碳中和战略，实施绿色低碳产业培育行动和绿色制造体系建设，支持开发绿色技术、设计绿色产品、建设绿色工厂，打造绿色供应链，创建绿色设计示范企业。支持外商投资企业参与绿色低碳技术研发和推广应用。鼓励外商投资企业参与节能降碳，开展重点领域产品设备更新改造和回收利用，落实固定资产加速折旧、节能节水专用产品设备和项目企业所得税减免、资源综合利用产品增值税即征即退等优惠政策。（责任部门、单位：市经济信息化委、市发展改革委、市生态环境局、市财政局、市税务局）

三、加大外资发展要素支持

（八）强化外资项目落地服务保障。健全重大和重点外资项目工作专班机制，建立并动态调整项目清单，强化项目专员服务，加强全方位要素保障，依法依规给予项目规划、用地、用能、建设等政策支持。加强全流程跟踪服务，在外商投资项目核准和备案、环评、物流、跨境资金收付、人员出入境等方面提供便利，推进一批重大和重点外资项目加快落地、建设和投产。（责任部门、单位：市发展改革委、市商务委、市经济信息化委、市住房城乡建设管理委、市规划资源局、市生态环境局、市交通委、人民银行上海总部、市出入境管理局）

（九）加大外资项目落地财税支持。落实境外投资者以分配利润直接投资暂不征收预提所得税政策，进一步加强宣传，优化办理流程，提高外商投资企业享受政策便利度。各区可结合实际，在法定权限范围内，对符合本市产业发展导向的外商投资企业、外商新增投资项目、外商投资企业利润再投资项目，按照其对本区域的经济社会综合贡献度给予奖励。（责任部门、单位：市商务委、市发展改革委、市财政局、市税务局、各区政府）

（十）强化金融支持服务。支持符合条件的外商投资企业在上海、深圳、北京证券交易所上市，在新三板和区域性股权市场挂牌以及发行公司信用类债券进行融资。支持各类金融机构在依法合规、风险可控前提下创新产品和服务，按照市场化原则为符合条件的外商投资企业提供优质金融服务和融资支持，定期举办银企政策对接活动。发挥中小企业融资综合信用服务平台（上海）作用，创新开展融资信用服务，拓展外商投资中小企业融资渠道。（责任部门、单位：人民银行上海总部、上海银保监局、上海证监局、市地方金融监管局、市发展改革委）

（十一）便利跨境投融资。深入实施合格境外有限合伙人（QFLP）试点，在全市范

上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知

围试点拓宽 QFLP 基金的外商投资渠道，简化外汇登记，实行余额管理，支持以所募的境外人民币直接开展境内相关投资。支持试点企业在境内开展循环投资。（责任部门、单位：人民银行上海总部、国家外汇管理局上海市分局、市地方金融监管局、市商务委）

（十二）促进外籍人士往来便利。全面落实提高外国人来华工作各项便利政策，开展外籍“高精尖缺”人才认定标准试点工作，进一步扩充外国高端人才（A类）和外国专业人才（B类）的认定范围。落实国家支持上海科创中心建设、支持上海高水平人才高地建设相关出入境政策措施，为外商投资企业的高管、外籍技术人员本人和家属提供出入境、停居留便利。推进外国人口岸签证预申请网上办理，实现申请“零次跑”。优化完善外国人工作、居留“单一窗口”，全面推广线上线下融合模式，为外籍人才提供更加便捷、优质高效的办证服务体验。推动本市《外国人永久居留身份证》社会应用便利化，提供良好社会服务，切实增强永久居留外国人的获得感，进一步优化外籍人才发展环境。（责任部门：市科委（市外专局）、市出入境管理局、上海边检总站）

（十三）支持外商投资企业提升贸易能级。高质量实施《区域全面经济伙伴关系协定》（RCEP），完善上海国际贸易“单一窗口”原产地规则查询系统和最优关税税率查询系统功能。完善本市 RCEP 企业服务咨询站惠企服务功能，通过线上线下多种途径，面向外商投资企业提供关税优惠、原产地规则、货物贸易规则、海关程序与贸易便利化、自然人移动等协定相关优惠措施的咨询服务。支持跨国企业提升全球供应链网络服务能力，符合条件的企业可申请参评上海市国际贸易分拨中心示范企业。加大贸易便利化政策宣介力度，为外商投资企业提供各项自贸协定、贸易通关、经贸风险防范与应对等方面的服务和指导。（责任部门、单位：市商务委、上海海关）

四、优化外商投资服务

（十四）举办系列投资促进活动。开展“投资上海”境内外投资促进活动、“潮涌浦江”系列投资推介活动，办好上海城市推介大会、全球投资促进大会。积极参与商务部举办的“投资中国年”、中国国际投资贸易洽谈会等招商引资活动。支持各区开展形式多样的投资促进活动，市、区可根据引资实际效果，对投资促进活动予以支持。发挥进博会、中国国际工业博览会、世界人工智能大会等重要平台投资促进作用，以展聚商，推动更多参展商变投资商。（责任部门、单位：市商务委、市发展改革委、市经济信息化委、市财政局、各区政府）

（十五）加强“走出去”海外招商。鼓励各有关部门、各区组织团组出境出国开展招商，通过定点访问、举办推介会等方式，加大产业链供应链龙头企业和总部项目招引力度。发挥上海市外国投资促进中心海外办事处作用，整合全市海外招商网络，加强与境外经贸和投资促进机构的

上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知

联系合作，提升海外招商成效。举办外商投资促进业务培训，提高全市外商投资促进人员业务水平。

（责任部门、单位：市商务委、市政府外办、各区政府）

（十六）深化政企沟通服务机制。畅通市领导与跨国公司高管沟通交流渠道，举办政企沟通圆桌会议，持续开展走访调研，市、区协同形成合力，及时协调解决外商投资企业生产经营过程中遇到的困难和问题。对外商投资企业关心的政策，市有关部门和各区应组织开展解读说明，打通政策宣传和落地“最后一公里”。发挥上海投资促进机构联席会议（SIPP）作用，建立与驻沪外国商（协）会专员对接服务机制，开展常态化交流。（责任部门、单位：市商务委、各区政府）

（十七）完善涉外服务平台建设。拓展上海外商投资促进服务平台功能，提供多语种服务，加强外商投资促进项目库、资源库、政策库、活动库建设。丰富“一网通办”涉外服务专窗内容，实现外籍人士出入境、工作许可等高频事项中英文在线办理功能。在“随申办”新增外商投资企业开办、经营和政策汇编等中英文信息指引服务，完善《上海涉外服务一点通》电子书内容。（责任部门、单位：市商务委、市政府办公厅、市大数据中心、各有关部门）

（十八）保护外商投资合法权益。发挥好市、区两级外商投资企业投诉中心作用，畅通投诉渠道，规范投诉工作程序，及时妥善处理投诉事项。优化本市服务企业联席会议统筹协调机制，支持外商投资企业基于自身发展需要的正常迁移。各有关部门、各区在政府采购活动中，不得区别对待外商投资企业在我国境内生产的产品和提供的服务，保障外商投资企业平等参与政府采购。（责任部门、单位：市商务委、市经济信息化委、市发展改革委、市财政局、市市场监管局、市税务局、各区政府）

（十九）提升知识产权保护水平。强化数字赋能知识产权治理，全面推动知识产权保护“一件事”集成服务改革。加强知识产权快速协同保护机制建设，发挥上海市知识产权保护中心、上海市浦东新区知识产权保护中心作用，为外商投资企业提供集快速审查、快速确权、快速维权于一体的一站式综合服务。全面落实知识产权侵权惩罚性赔偿制度，针对专利侵权、网络盗版侵权、商标恶意注册和仿冒混淆等知识产权侵权违法行为，持续开展专项整治行动，对涉嫌犯罪的及时移送公安机关。开展海关知识产权保护专项行动，加大对进出口环节侵权违法行为的打击力度，进一步提升执法效能。充分发挥上海自贸试验区版权服务中心优势，在国家相关部门支持下，探索以“版权行为发生地”为原则，在区内突破注册地限制，拓展版权登记服务功能。（责任部门、单位：市知识产权局、市市场监管局、市高院、上海海关、市版权局）

（二十）支持参与标准化工作。推动外商投资企业依法平等参与地方标准、团体标准的制订工作。依法公开地方标准制订的相关信息。外商投资企业可以推荐代表参加本市相关标准化技

上海市人民政府办公厅关于印发《上海市加大吸引和利用外资若干措施》的通知

术委员会。对节能环保等与企业生产经营密切相关的地方标准，应当充分听取外商投资企业的意见。

（责任部门：市市场监管局）

以上措施自 2023 年 4 月 6 日起施行。



文 传 热 点

Hot Topic

工信部再指“摇一摇”乱跳转问题，将继续规范开屏弹窗等行为

来源：南方都市报

4月20日，国务院新闻办公室举行一季度工业和信息化发展情况新闻发布会。工业和信息化部总工程师、新闻发言人赵志国在会上表示，今年一季度，工业和信息化部整治重点问题，对50余万款App进行技术检测，通报了101款违规App和SDK，重点规范“摇一摇”乱跳转等热点问题，有效净化服务环境。

2021年，工业和信息化部（下称“工信部”）就App弹窗骚扰用户问题展开专项整治，此后这类问题一直是其关注重点。今年2月，工信部发布《关于进一步提升移动互联网应用服务能力的通知》（下称《通知》），其中要求优化服务体验，不得频繁弹窗干扰用户正常使用，或利用“全屏热力图”、高灵敏度“摇一摇”等易造成误触发的方式诱导用户操作。

会上，谈及今年工信部在推动信息通信服务民生方面的工作进展，赵志国表示，今年一季度，工信部完善制度规范，除了出台《通知》，还发布了《App用户权益保护测评规范》等系列标准；丰富服务应用，移动上网平均速率持续提升，网络直播、在线旅游等应用蓬勃发展，App在架数量达到261万款。

此外，工信部评选推广一批覆盖高频场景的适老化改造优秀案例，为群众提供更贴心、更暖心的数字服务。在整治重点问题方面，工信部对50余万款App进行技术检测，通报了101

款违规App和SDK，重点规范“摇一摇”乱跳转等热点问题，有效净化服务环境。

赵志国表示，下一步，工信部将加强综合治理，维护用户权益。具体而言，加强App全链条治理，规范软件安装卸载、自动续费、开屏弹窗等服务行为；常态化整治垃圾信息，协同有关部门加强源头防范，推广“谢绝来电”防骚扰服务；建设电信网络诈骗一体化技防手段，持续推进针对涉诈电话卡、物联网卡等的“断卡行动”，以及12381预警、一证通查等重点工作，切实维护人民群众的财产安全与合法权益。

2021年12月，江苏省消保委曾就App开屏广告“摇一摇”发起一项问卷调查。结果显示，91%的消费者表示曾经遇到过“摇一摇”等类似形式的开屏广告，92%的消费者对此种开屏广告表示厌恶。

近年来兴起的“摇一摇”跳转功能为何会引发争议？原因在于，如今用户打开一款手机App后，一些正常的动作很可能误触发“摇一摇”开屏广告，随后被迫跳转到其他App页面。值得一提的是，近日就有一起App“摇一摇”开屏广告的相关案件一审判决结果出炉。

今年2月，武汉大学在校学生张馨月将“美图秀秀”App所属的厦门鸿天创视科技有限公司告上福建省厦门市思明区人民法院。起诉理由是，在使用“美图秀秀”期间，多次在走路、乘车、身体正常摆动等非主观知情并自愿的前提下，触发“摇一摇”开屏广告，被迫跳转到其他购物平台和App界面。张馨月认为此举侵

犯了其自主选择权和个人信息安全。

法院分析认定，“美图秀秀”存在相关欺骗误导、强迫点跳的行为，但 App “摇一摇”开屏广告并非为行业规范所禁止，手机传感器信息也并非敏感个人信息。“美图秀秀”侵犯了张馨月的自主选择权，但未实际侵犯其个人信息安全。

法院要求，厦门鸿天创视科技有限公司对触发用户跳转的交互动作参数进行合规设置，具体为触发跳转参数设置加速度不小于 15m/s^2 ，转动角度不小于 35° ，操作时间不少于 3s。同时赔偿数据流量损失费 1 元。南都记者注意到，法院给出的触发参数主要参照了去年 11 月发布的《APP 用户权益保护测评规范第 7 部分：欺骗误导强迫行为》T/TAF 078.7—2022，其中提出了包括上述三条参考数值。

粤港澳知识产权大数据综合服务平台上线运行

来源：广东省知识产权保护中心

3 月 10 日，中央网信办组织召开全国网信系统视频会议，部署开展“清朗·从严整治‘自媒体’乱象”专项行动。会议要求，网站平台要充分发挥信息内容管理第一责任人作用，不断创新理念思路、丰富方法手段、健全制度机制，着力解决“自媒体”信息内容失真、运营行为失度等深层次问题，维护网上信息内容传播良好秩序；要探索运用经济手段强化“自媒体”监管，对违法违规、违背公序良俗骗取网民捐赠、用户打赏，获取流量变现、广告分成

等经济收益的“自媒体”，要堵住其“问题流量”和牟利途径；对借此吸粉的账号，要清除粉丝量，坚决遏制“自媒体”违规营利行为，坚持把社会效益放在首位，实现社会效益和经济效益相统一，营造风清气正的网络环境。

各地 2023 年知识产权行政保护工作实施方案 陆续印发 全国知识产权行政保护工作同向发 力一体推进

来源：国家知识产权局

按照国家知识产权局工作部署安排，日前，全国 31 个省（区、市）和新疆生产建设兵团知识产权局陆续印发了 2023 年知识产权行政保护工作实施方案，在辖区内统筹安排、周密部署年度知识产权行政保护工作任务，全国知识产权行政保护工作上下联动、同向发力、一体推进。

各地对标《2023 年全国知识产权行政保护工作方案》部署四方面主要任务，结合工作实际，创新方式方法，推出特色鲜明、形式多样、务实管用的知识产权行政保护工作新政策、新举措。一是突出加强行政保护政策法规保障。黑龙江、四川、陕西等地加快制定知识产权促进与保护条例。贵州研究制定贵州省商标专利执法指导意见。重庆探索制定川渝知识产权保护执法指导意见。吉林通过推进层级化执法指导工作体系建设，强化知识产权执法办案业务指导。浙江制定出台《浙江省知识

产权行政裁决执法办法（试行）》《浙江省知识产权领域信用分级分类监管办法（试行）》。甘肃印发《甘肃省专利侵权纠纷行政裁决办案规程》。二是突出筑牢行政保护工作基础。北京、广东等地稳妥推进行政裁决权下放。河北深入推广“五四二一”工作法，进一步畅通案件受理渠道，拓宽案源线索。山东依托济南商标审查协作中心建立完善商标恶意注册违法行为线索重点监控机制。湖北印发《湖北省优势商标名录（第3批）》，实行管理、运用、保护全链条指导和服务。内蒙古强化对鄂托克阿尔巴斯山羊肉、扎兰屯黑木耳等入选中欧地理标志保护产品的重点保护。黑龙江、宁夏、西藏等地开展地理标志专用权保护专项行动。三是突出强化关键环节重点领域保护。安徽发布海外知识产权预警信息，组织实施海外风险预警项目。湖北会同相关单位面向光电子、生物医药、汽车等领域开展海外知识产权保护专场活动。上海不断加强直播带货、微店微商等重点领域保护。广东、海南、上海等地加强维护广交会、消博会、进博会等大型展会知识产权保护秩序。新疆生产建设兵团加强对棉花、纺织、农机制造、节水灌溉、乳制品、肉制品、葡萄酒、农产品等兵团支柱产业的知识产权行政保护。四是突出优化行政保护工作机制。江苏进一步完善长三角、十二省市区域知识产权保护协作机制，推进与公安、市场监管等部门知识产权执法行刑协作机制建设。山西深化华北五省、中部六省、黄河流域九省区等跨地区知识产权保护协作。浙江全面落地应用“浙里

地理标志”数字化系统。山东开展知识产权侵权假冒线索智能检测。天津高标准推进滨海新区创建国家知识产权保护示范区。北京、浙江、湖南等地推动条件成熟的县区率先启动行政裁决规范化建设试点。天津、江苏等地优化培训体系并组织开展行政执法业务培训，提升执法人员专利商标行政执法能力。

下一步，国家知识产权局将继续指导各地对标对表，压实属地责任，适时采取调查研究、现场督导等方式，推动各地落实落地各项工作任务，充分发挥行政保护在知识产权全链条保护中的功能作用，打响知识产权行政保护品牌，不断提升知识产权保护能力，为优化创新环境和营商环境、推动经济高质量发展提供有力支撑。

最高院发布 2022 年中国法院十大知识产权案件和 50 件典型知识产权案例

来源：最高人民法院

2023 年 4 月 20 日上午，最高人民法院召开知识产权宣传周新闻发布会，最高人民法院副院长陶凯元、北京市高级人民法院院长寇昉、最高人民法院民三庭庭长林广海、最高人民法院知识产权法庭副庭长郅中林出席本次发布会。会上发布了《中国法院知识产权司法保护状况（2022 年）》、2022 年中国法院十大知识产权案件和 50 件典型知识产权案例。发布会由最高人民法院新闻发言人李广宇主持。

2022 年中国法院 10 大知识产

权案件

一、杭州大头儿子文化发展有限公司与央视动漫集团有限公司著作权侵权纠纷案（最高人民法院（2022）最高法民再 44 号民事判决书）

二、中外制药株式会社与温州海鹤药业有限公司确认是否落入专利权保护范围纠纷案（最高人民法院（2022）最高法知民终 905 号民事判决书）

三、威海宏福置业有限公司与威海市水务集团有限公司滥用市场支配地位纠纷案（最高人民法院（2022）最高法知民终 395 号民事判决书）

四、上海万翠堂餐饮管理有限公司与温江五阿婆青花椒鱼火锅店侵害商标权纠纷案（四川省高级人民法院（2021）川知民终 2152 号民事判决书）

五、北京百度网讯科技有限公司与苏州闪速网络科技有限公司不正当竞争纠纷案（江苏省苏州市中级人民法院（2021）苏 05 民初 1480 号民事判决书）

六、深圳奇策迭出文化创意有限公司与杭州原与宙科技有限公司侵害作品信息网络传播权纠纷案（浙江省杭州市中级人民法院（2022）浙 01 民终 5272 号民事判决书）

七、特威茶餐饮管理（上海）有限公司与上海市浦东新区知识产权局、上海市浦东新区人民政府行政处罚及行政复议纠纷案（上海知识产权法院（2022）沪 73 行终 1 号行政判决书）

八、京研益农（寿光）种业科技有限公司与新疆昌丰农业科技发展有限公司植物新品种

临时保护期使用费纠纷案（海南自由贸易港知识产权法院（2021）琼 73 知民初 24 号民事判决书）

九、深圳市腾讯计算机系统有限公司与郴州七啸网络科技有限公司等不正当竞争纠纷案（北京市海淀区人民法院（2020）京 0108 民初 8661 号民事判决书）

十、罗某洲、马某华等八人假冒注册商标罪案（广东省深圳市中级人民法院（2022）粤 03 刑终 514 号刑事裁定书）

2022 年中国法院十大知识产权案件简介

一、涉“大头儿子”著作权侵权纠纷案

杭州大头儿子文化发展有限公司与央视动漫集团有限公司著作权侵权纠纷案（最高人民法院（2022）最高法民再 44 号民事判决书）

【案情摘要】1994 年，受《大头儿子和小头爸爸》95 版动画片导演等人委托，刘泽岱创作了“大头儿子”“小头爸爸”“围裙妈妈”人物形象正面图，双方并未就该作品的著作权归属签署任何书面协议。95 版动画片演职人员列表中载明：“人物设计：刘泽岱”。2012 年，刘泽岱将“大头儿子”等三件作品所有著作权转让给洪亮。2013 年，刘泽岱与央视动漫集团有限公司（以下简称央视动漫公司）先后签订委托创作协议和补充协议，约定央视动漫公司拥有“大头儿子”等三个人物造型除署名权以外的全部知识产权。后刘泽岱签署说明确认了上述事实，并称与洪亮签订转让合同属于被误导。央视动漫公司还向法院提交了落款为 1995

年刘泽岱的书面声明，该声明确认三个人物造型权属归央视。杭州大头儿子文化发展有限公司（以下简称大头儿子文化公司）诉至法院，主张央视动漫公司侵犯其著作权。一审法院认为，因双方没有签订合同约定著作权归属，故刘泽岱对三幅美术作品享有著作权。大头儿子文化公司依据转让合同取得了上述作品著作权，央视动漫公司未经许可使用构成侵权，应承担侵权责任。央视动漫公司的上诉和申请再审均被驳回，依法向最高人民法院提出申诉。最高人民法院提审后改判，认定涉案作品系委托创作，除署名权以外的著作权及其他知识产权属于央视动漫公司所有，判决驳回大头儿子文化公司全部诉讼请求。

【典型意义】本案明确了委托创作作品、法人作品和特殊职务作品的判断标准以及权属证据分析认定方法，对特殊历史背景下的作品著作权人权利保护提供了参考，对激发文化创新创造、支持优秀文化作品广泛传播、推动文化产业高质量发展具有积极意义。

二、涉药品专利链接纠纷案

中外制药株式会社与温州海鹤药业有限公司确认是否落入专利权保护范围纠纷案（最高人民法院（2022）最高法知民终 905 号民事判决书）

【案情摘要】中外制药株式会社是名称为“ED-71 制剂”的发明专利权的权利人，同时也是上市原研药“艾地骨化醇软胶囊”的上市许可持有人。中外制药株式会社在中国上市药品

专利信息登记平台就上述药品和专利进行登记，主张其原研药与涉案专利权利要求 1-7 均相关。温州海鹤药业有限公司（以下简称海鹤公司）申请注册“艾地骨化醇软胶囊”仿制药，并作出 4.2 类声明，即仿制药未落入相关专利权保护范围。中外制药株式会社依据《中华人民共和国专利法》第七十六条向北京知识产权法院提起诉讼，请求确认海鹤公司申请注册的仿制药技术方案落入涉案专利权的保护范围。一审法院认为，涉案仿制药技术方案未落入涉案专利权保护范围，故驳回中外制药株式会社的诉讼请求。中外制药株式会社不服，提起上诉。最高人民法院二审认为，判断仿制药的技术方案是否落入专利权保护范围时，原则上应以仿制药申请人的申报资料为依据进行比对评判，经比对，涉案仿制药技术方案未落入专利权保护范围，判决驳回上诉，维持原判。

【典型意义】本案系全国首例药品专利链接诉讼案件。2020 年修正的《中华人民共和国专利法》正式确立了我国的药品专利链接制度，本案判决贯彻立法精神，对实践中出现的药品专利链接制度相关问题进行了有益探索。

三、给排水公用企业滥用市场支配地位限定交易案

威海宏福置业有限公司与威海市水务集团有限公司滥用市场支配地位纠纷案（最高人民法院（2022）最高法知民终 395 号民事判决书）

【案情摘要】威海宏福置业有限公司（以下简称宏福置业公司）诉至法院，请求判令威


海市水务集团有限公司（以下简称威海水务集团）赔偿因其实施滥用市场支配地位的限定交易行为给宏福置业公司造成的损失。一审法院认定，威海水务集团在威海市给排水市场中具有市场支配地位，但现有证据不能证明其实施了滥用市场支配地位行为，判决驳回宏福置业公司全部诉讼请求。宏福置业公司不服，提起上诉。最高人民法院二审认为，威海水务集团不仅独家提供城市公共供水服务，而且承担着供水设施审核、验收等公用事业管理职责，其在受理给排水市政业务时，在业务办理流程清单中仅注明威海水务集团及其下属企业的联系方式等信息，没有告知、提示交易相对人可以选择其他具有相关资质的企业，属于隐性限制了交易相对人只能与其指定的经营者进行交易，构成滥用市场支配地位的限定交易行为。依法撤销一审判决，改判部分支持宏福置业公司的诉讼请求。

【典型意义】本案明确了反垄断法上限定交易行为的司法认定，重在考察经营者是否实质上限制了交易相对人的自由选择权，为具有市场独占地位的经营者，特别是公用企业，依法从事市场经营活动提供了指南。

四、涉“青花椒”商标侵权纠纷案

上海万翠堂餐饮管理有限公司与温江五阿婆青花椒鱼火锅店侵害商标权纠纷案（四川省高级人民法院（2021）川知民终 2152 号民事判决书）

【案情摘要】上海万翠堂餐饮管理有限公司

司（以下简称万翠堂公司）系第 12046607 号注册商标 、第 17320763 号注册商标

、第 23986528 号注册商标“”

的权利人，核定服务项目均包括第 43 类饭店、餐厅等，且均在有效期内。2021 年 5 月 21 日，万翠堂公司发现温江五阿婆青花椒鱼火锅店

（以下简称五阿婆火锅店）在店招上使用“青花椒鱼火锅”字样，遂以五阿婆火锅店侵害其注册商标专用权为由诉至法院，请求判令五阿婆火锅店立即停止商标侵权行为并赔偿万翠堂公司经济损失及合理开支共计 5 万元。一审法院认为，五阿婆火锅店被诉行为构成商标侵权，遂判令五阿婆火锅店停止侵权并赔偿经济损失及合理开支共计 3 万元。五阿婆火锅店不服，提起上诉。四川省高级人民法院二审认为，青花椒作为川菜的调味料已广为人知。由于饭店、餐厅服务和菜品调味料之间的天然联系，使得涉案商标和含有“青花椒”字样的菜品名称在辨识上相互混同，极大地降低了涉案商标的显著性。涉案商标的弱显著性特点决定了其保护范围不宜过宽，否则会妨碍其他市场主体的正当使用，影响公平竞争的市场秩序。本案中，五阿婆火锅店店招中包含的“青花椒”字样，是对其提供的菜品鱼火锅中含有青花椒调味料这一特点的客观描述，没有单独突出使用，没有攀附万翠堂公司涉案商标的意图，不易导致相关公众混淆或误认。五阿婆火锅店被诉行为系正当使用，不构成商标侵权，遂判决撤销一

审判决，驳回万翠堂公司的全部诉讼请求。

【典型意义】该案二审判决明确了商标正当使用的认定标准，讲出“权利有边界，行使须诚信”的“大道理”。二审判决充分尊重人民群众的常识、常情和常理，依法维护诚信、正当经营的小微企业的合法权益和公平竞争的市场秩序。

五、干扰搜索引擎不正当竞争纠纷案

北京百度网讯科技有限公司与苏州闪速网络科技有限公司不正当竞争纠纷案〔江苏省苏州市中级人民法院（2021）苏05民初1480号民事判决书〕

【案情摘要】北京百度网讯科技有限公司（以下简称百度公司）是百度搜索引擎的经营者。苏州闪速网络科技有限公司（以下简称闪速推公司）通过租赁高权重网站二级目录，利用技术手段生成大量与客户所在行业常用搜索关键词相关的广告页面，并将这些页面挂接到高权重网站的二级目录中，当用户在百度等搜索引擎上搜索这些关键词时，被推广公司的广告网页就会占据搜索结果首页一条或多条，实现“万词霸屏”的效果。百度公司以闪速推公司实施的上述行为构成不正当竞争为由，诉至江苏省苏州市中级人民法院。一审法院认为，闪速推公司依附于百度搜索引擎开展“万词霸屏”业务，故意利用技术手段破坏百度搜索引擎根据关键词搜索的正常收录和排名秩序，增加了用户信息获取成本，扰乱市场竞争秩序和互联网信息服务管理秩序，违背诚实信用原则

和公认的商业道德，构成不正当竞争。判令闪速推公司停止涉案不正当竞争行为，赔偿经济损失及合理支出共计275.3万元。一审判决后，当事人均未上诉。

【典型意义】本案判决有效遏制了利用技术手段干扰、操纵搜索引擎自然搜索结果排名的行为，有利于保障网络用户的合法权益，维护健康有序的搜索生态和公平竞争的互联网秩序，彰显了人民法院营造风清气朗网络空间的力度与决心。

六、“胖虎打疫苗”NFT数字作品侵权案

深圳奇策迭出文化创意有限公司与杭州原与宙科技有限公司侵害作品信息网络传播权纠纷案〔浙江省杭州市中级人民法院（2022）浙01民终5272号民事判决书〕

【案情摘要】深圳奇策迭出文化创意有限公司（以下简称奇策公司）经漫画家马千里授权享有“我不是胖虎”系列作品独占性著作权。奇策公司在杭州原与宙科技有限公司（以下简称原与宙公司）经营的平台发现其用户铸造并发布了“胖虎打疫苗”NFT数字作品，该作品与马千里在微博发布的插图作品完全一致，甚至依然带有相应水印。奇策公司遂以原与宙公司侵害其信息网络传播权为由诉至杭州互联网法院。一审法院认为，NFT数字作品交易符合信息网络传播行为的特征，结合交易模式、技术特点、平台控制能力、营利模式等，涉案平台应建立有效的知识产权审查机制，认定原与宙公司侵权成立。原与宙公司不服，提起上诉。

浙江省杭州市中级人民法院二审认为,NFT 数字作品的上架发布阶段涉及信息网络传播行为,作为数字藏品的一种形式,NFT 数字作品使用的技术可较为有效地避免后续流转中被反复复制的风险。基于 NFT 数字作品交易网络服务伴随着相应财产性权益的产生、移转以及可能引发的侵权后果等因素,此类服务提供者应当审查 NFT 数字作品来源的合法性,确认 NFT 数字作品铸造者具有适当权利。本案中,原与宙公司未尽到相应的注意义务,故驳回上诉,维持原判。

【典型意义】本案系涉及 NFT 数字作品交易平台责任的典型案件。判决对以区块链作为底层核心技术的 NFT 数字作品的法律属性、交易模式下的行为界定、交易平台的属性以及责任认定等方面进行了积极探索,对于构建公开透明可信可溯源的链上数字作品新生态、推动数字产业发展具有启示意义。

七、涉“龙井茶”商标行政处罚及行政复议案

特威茶餐饮管理(上海)有限公司与上海市浦东新区知识产权局、上海市浦东新区人民政府行政处罚及行政复议纠纷案〔上海知识产权法院(2022)沪73行终1号行政判决书〕

【案情摘要】浙江省农业技术推广中心是

龙井茶

“Longjing Tea”商标的商标权人,该商标核定类别为第30类“茶”商品。特威茶餐饮管理(上海)有限公司(以下简称特威茶公司)销售贴附有“龙井茶”和“盛玺龙井茶”标识的茶叶,上述茶叶是特威茶公司从案外人 TWG 公司进口,

并在进关过程中要求案外人旭暮公司将标有龙井茶字样的中文标签贴附在商品上。上海市浦东新区知识产权局认定特威茶公司的上述行为构成商标侵权,决定没收标有“盛玺龙井茶”

“龙井茶”标识的茶叶共计1422盒,并处罚款54万余元。特威茶公司不服,向上海市浦东新区人民政府申请行政复议。上海市浦东新区人民政府认为,特威茶公司提出的复议理由由于法无据,维持上述行政处罚决定。特威茶公司不服,诉至上海市浦东新区人民法院。一审法院认为,被诉行政处罚决定合法,处罚结果并无不当,被诉行政复议决定合法,遂判决驳回特威茶公司的诉讼请求。特威茶公司不服,提起上诉。上海知识产权法院二审认为,涉案商标作为地理标志证明商标,具有标识商品原产地的功能,以表明因原产地的自然条件、工艺、制作方法等因素决定的商品具有特定品质。特威茶公司并未充分举证证明其商品来源于涉案证明商标要求的种植地域范围,其使用被诉侵权标识容易使相关公众对商品的原产地等特定品质产生误认,构成商标侵权。特威茶公司不仅实施了销售侵权商品的行为,其还存在未经许可使用他人注册商标的行为,且销售侵权产品的金额较大,行政机关根据本案具体情况作出的罚款金额合理,故判决驳回上诉,维持原判。

【典型意义】本案判决监督支持行政机关依法行政,推动地理标志保护行政执法标准与裁判标准统一,对于加强地理标志司法保护,规范经营者正确使用含有地理标志字样的商业

标识，维护消费者利益具有积极意义。

八、涉“都蜜5号”植物新品种临时保护期使用费纠纷案

京研益农（寿光）种业科技有限公司与新疆昌丰农业科技发展有限公司植物新品种临时保护期使用费纠纷案（海南自由贸易港知识产权法院（2021）琼73知民初24号民事判决书）

【案情摘要】“都蜜5号”是经农业农村部授权的植物新品种。京研益农（寿光）种业科技有限公司（以下简称京研寿光公司）认为，在植物新品种权初步审查合格公告之日起至被授予品种权之日止的临时保护期内，新疆昌丰农业科技发展有限公司（以下简称昌丰公司）以“世纪蜜二十五号”之名生产、销售实为“都蜜5号”的种子。京研寿光公司遂诉至海南自由贸易港知识产权法院，请求判令昌丰公司停止生产、销售行为并赔偿经济损失300万元。一审法院认为，品种权人在起诉前单方自行委托的鉴定，不是司法委托鉴定，但从样品来源、鉴定资质、适用的鉴定规则和测试方法等方面进行严格审查后，确认该证据的证明力，认定“世纪蜜二十五号”与“都蜜5号”为相同品种。昌丰公司未经许可，在“都蜜5号”植物新品种的临时保护期内生产、繁殖、销售与“都蜜5号”为同一品种的“世纪蜜二十五号”，应当向京研寿光公司支付临时保护期使用费。综合考虑品种类型、生产销售时间、销售单价以及数量等因素，判决昌丰公司支付临时保护期使用费及合理开支共计35万元。一审判决后，

当事人均未上诉。

【典型意义】本案系临时保护期使用费纠纷，判决生效后促成关联案件当事人达成使用费支付协议和品种权许可协议，取得积极效果。该案加强对植物新品种权人的保护，促进甜瓜种业自主创新。

九、生成社交软件虚假截图不正当竞争纠纷案

深圳市腾讯计算机系统有限公司与郴州七啸网络科技有限公司等不正当竞争纠纷案（北京市海淀区人民法院（2020）京0108民初8661号民事判决书）

【案情摘要】深圳市腾讯计算机系统有限公司（以下简称腾讯公司）开发、运营“微信”“QQ”软件。郴州七啸网络科技有限公司、长沙市岳麓区智恩商品信息咨询服务部（以下简称两被告）共同开发、运营“微商截图王”（后更名为“微商星球”）“火星美化”两款软件，该两款软件提供与“微信”“QQ”软件的界面、图标、表情等完全一致的素材和模板，使用户能够自行编辑并生成与“微信”“QQ”软件各种使用场景界面相同的对话、红包、转账、钱包等虚假截图。北京神奇工场科技有限公司运营的“乐商店”应用平台为被诉软件提供下载服务。腾讯公司认为三被告构成不正当竞争，遂诉至北京市海淀区人民法院。一审法院认为，两被告借助微信、QQ软件所具有的广泛用户基础以及构建起的真实、诚信社交生态，利用部分用户意图通过造假、作弊来获取不当利益的

心理，使被诉软件获得大量用户并据此牟取高额收益。两被告为其用户提供了造假、作弊的重要工具，为弄虚作假、行骗欺瞒之行提供了条件，违背诚实信用原则和商业道德。被诉行为直接冲击了微信、QQ 以真实社交为依托的运营基础，易使消费者因虚假截图受到人身和财产方面的损害，扰乱市场竞争秩序，构成不正当竞争。北京神奇工场科技有限公司作为网络服务提供者，已经尽到了合理的注意义务，不应承担相关法律责任。一审法院结合被诉软件用户数量、交易流水金额等因素，判令两被告赔偿腾讯公司经济损失及合理费用共计 528.452 万元。两被告不服，提起上诉。北京知识产权法院二审判决驳回上诉，维持原判。

【典型意义】本案是人民法院打击网络“黑灰产”不正当竞争行为的典型案例，打击了提供作弊、造假工具的行为，维护了市场竞争秩序，保护了经营者和消费者的合法权益，为形成公平竞争的市场环境具有促进作用。

十、罗某洲、马某华等八人假冒注册商标罪案

罗某洲、马某华等八人假冒注册商标罪案（广东省深圳市中级人民法院（2022）粤 03 刑终 514 号刑事裁定书）

【案情摘要】“AIRPODS”“AIRPODS PRO”商标权人为苹果公司，核定使用商品包括耳机等。被告人罗某洲、马某华等生产假冒苹果公司注册商标的蓝牙耳机对外销售牟利。涉案蓝

牙耳机及包装无论是否印有苹果公司注册商标，经蓝牙连接苹果手机后均弹窗显示“Airpods”或“Airpods Pro”。广东省深圳市龙岗区人民法院一审认为，被告人均构成假冒注册商标罪，分别判处被告人罗某洲等人有期徒刑二至六年及罚金。一审宣判后，部分被告人提起上诉。广东省深圳市中级人民法院二审另查明，本案已销售侵权耳机金额应调整认定为 22106296.08 元。二审法院认为，假冒注册商标犯罪中“使用”不限于将商标用于商品、商品包装或者容器等有形载体中，只要是在商业活动中用于识别商品来源的行为，就属于商标性使用。蓝牙耳机的消费者通过蓝牙配对建链寻找设备，对蓝牙耳机产品来源的识别主要通过设备查找正确的配对项实现蓝牙耳机功能。被告人生产的侵权蓝牙耳机连接手机终端配对激活过程中，在苹果手机弹窗向消费者展示“Airpods”“Airpods Pro”商标，使消费者误认为其使用的产品是苹果公司制造，造成对产品来源的混淆和误认，构成假冒注册商标罪。二审法院裁定驳回上诉，维持原判。

【典型意义】本案是数字经济环境下利用物联网技术实施新形态商标犯罪的典型案例。本案裁判把握商标犯罪行为的实质，正确界定商标使用行为，有力打击了利用新技术侵犯知识产权犯罪。

2022 年中国法院 50 件典型知识产权案例

一、知识产权民事案件

（一）专利权权属、侵害专利权纠纷案件

1. 徐斌等与河北易德利橡胶制品有限责任公司等侵害发明专利权纠纷案〔最高人民法院(2020)最高法知民终 1696 号民事判决书〕

2. 北京金山安全软件有限公司与上海触宝信息技术有限公司、上海触乐信息技术有限公司侵害外观设计专利权纠纷案〔上海知识产权法院(2019)沪 73 民初 399 号民事判决书〕

(二) 侵害商标权、商标合同纠纷案件

3. 海亮教育管理集团有限公司、海亮集团有限公司等与浙江荣怀教育集团有限公司、诸暨荣怀学校侵害商标权及不正当竞争纠纷案〔最高人民法院(2022)最高法民再 131 号民事判决书〕

4. 德禄产业与发展有限责任两合公司、德禄国际有限公司、德禄(太仓)家具科技有限公司与德禄家具(上海)有限公司、德禄家具(南通)有限公司等侵害商标权及不正当竞争纠纷案〔江苏省高级人民法院(2021)苏民终 2636 号民事判决书〕

5. 京山市粮食行业协会、湖北国宝桥米有限公司与武汉什湖知音粮油食品有限公司侵害商标权纠纷案〔湖北省高级人民法院(2022)鄂知民终 483 号民事判决书〕

6. 卡地亚国际有限公司与梦金园黄金珠宝集团股份有限公司、山东梦金园珠宝首饰有限公司等侵害商标权及不正当竞争纠纷案〔天津市高级人民法院(2021)津民终 63 号民事判决书〕

7. 广州阿婆餐饮管理有限公司与藁城区安东街阿婆家常菜馆侵害商标权纠纷案〔河北

省高级人民法院(2022)冀知民终 528 号民事判决书〕

8. 内蒙古恒丰集团银粮面业有限责任公司、内蒙古恒丰食品工业(集团)股份有限公司与益海嘉里食品营销有限公司、益海嘉里(沈阳)粮油食品工业有限公司、北京华联综合超市股份有限公司呼和浩特兴安北路分公司侵害商标权及不正当竞争纠纷案〔内蒙古自治区高级人民法院(2021)内知民终 91 号民事判决书〕

9. 舍得酒业股份有限公司与柳梧鑫旺达商贸、刘晓培侵害商标权纠纷案〔西藏自治区高级人民法院(2022)藏知民终 5 号民事判决书〕

10. 烙克赛克公司(ROXTEC AB)与上海怡博船务有限公司侵害商标权纠纷案〔上海知识产权法院(2021)沪 73 民终 228 号民事判决书〕

11. 广州市碧欧化妆品有限公司与广东碧欧国际化妆品有限公司等侵害商标权纠纷案〔广州知识产权法院(2020)粤 73 民终 5237 号民事判决书〕

12. 沈阳狮子王农业有限公司与辽宁沈抚农村商业银行股份有限公司商标许可使用合同纠纷案〔辽宁省沈阳市中级人民法院(2021)辽 01 民初 3346 号民事判决书〕

13. 百度在线网络技术(北京)有限公司、北京百度网讯科技有限公司与广西百度房地产经纪股份有限公司、广西百度房地产经纪股份有限公司柳州五星分公司侵害商标权及不正当竞争纠纷案〔广西壮族自治区南宁市中级人民法院(2020)桂 01 民初 2718 号民事判决书〕

（三）著作权权属、侵害著作权纠纷案件

14. 张旭龙与北京墨碟文化传播有限公司、程雷、马跃侵害作品信息网络传播权纠纷案〔最高人民法院（2022）最高法民辖42号民事裁定书〕

15. 西安佳韵社数字娱乐发行股份有限公司与上海箫明企业发展有限公司侵害作品信息网络传播权纠纷案〔北京市高级人民法院（2022）京民再62号民事判决书〕

16. 王海成、王平、王海燕与高天鹤、上海宽娱数码科技有限公司侵害作品信息网络传播权纠纷案〔天津市高级人民法院（2021）津民终246号民事判决书〕

17. 江西省亿维电子商务有限公司与厦门表情科技有限公司著作权权属、侵权纠纷案〔福建省高级人民法院（2022）闽民终879号民事判决书〕

18. 北京豪骏影视传媒有限公司与吉林省帝王酒店餐饮娱乐管理有限公司金帝首席纯歌厅、吉林省帝王酒店餐饮娱乐管理有限公司著作权权属、侵权纠纷案〔吉林省高级人民法院（2022）吉民终339号民事判决书〕

19. 饶昌俊与深圳市大百姓时代文化传媒有限公司、深圳市大百姓网络视频黄页有限公司著作权侵权纠纷案〔广东省高级人民法院（2022）粤民再346号民事判决书〕

20. 中国音像著作权集体管理协会与永宁县杨和镇浪漫之约休闲会所著作权权属、侵权纠纷案〔宁夏回族自治区高级人民法院（2022）宁知民终31号民事判决书〕

21. 广州加盐文化传播有限公司与北京字

节跳动科技有限公司、悠久传媒（北京）有限责任公司侵害作品信息网络传播权纠纷案〔广州知识产权法院（2021）粤73民终5651号民事判决书〕

22. 景德镇市耘和瓷文化有限公司与景德镇溪谷陶瓷文化有限公司著作权权属、侵权纠纷案〔江西省景德镇市中级人民法院（2022）赣02民终171号民事判决书〕

（四）不正当竞争纠纷案件

23. 四川金象赛瑞化工股份有限公司与山东华鲁恒升化工股份有限公司等侵害技术秘密纠纷案〔最高人民法院（2022）最高法知民终541号民事判决书〕

24. 河北华穗种业有限公司与武威市搏盛种业有限公司侵害技术秘密纠纷案〔最高人民法院（2022）最高法知民终147号民事判决书、甘肃省兰州市中级人民法院（2020）甘01知民初61号民事判决书〕

25. 深圳市腾讯计算机系统有限公司、腾讯科技（深圳）有限公司与杭州百豪科技有限公司、杭州古馨文化艺术有限公司不正当竞争纠纷案〔浙江省高级人民法院（2022）浙民申5195号民事裁定书〕

26. 海信视像科技股份有限公司与TCL王牌电器（惠州）有限公司等商业诋毁纠纷案〔山东省高级人民法院（2021）鲁民终38号民事判决书〕

27. 哈尔滨秋林集团股份有限公司、哈尔滨秋林食品有限责任公司与哈尔滨秋林里道斯食品有限责任公司不正当竞争纠纷案〔黑龙江

省高级人民法院（2022）黑民终 236 号民事判决书）

28. 云南合道康成信息技术有限公司与滇医通医疗信息咨询（云南）有限公司、滇医通互联网医院（云南）有限公司、邹典不正当竞争纠纷案（云南省高级人民法院（2022）云民终 904 号民事判决书）

29. 中交大建（西安）桥梁科技有限公司与浙江中隧桥波形钢腹板有限公司、周亚不正当竞争纠纷案（河南省高级人民法院（2021）豫知民终 665 号民事判决书）

30. 西安思安科技信息股份有限公司与西安聚远电力自动化有限公司、高勇、李强侵害商业秘密及虚假宣传纠纷案（陕西省高级人民法院（2022）陕知民终 10 号民事判决书）

31. 烟台市松立农业科技有限公司与山东万林新生态农业科技发展有限公司不正当竞争纠纷案（山东省高级人民法院（2022）鲁民终 390 号民事判决书）

32. 重庆天权星文化传媒有限公司与游才梅、浪胃仙（重庆）文化传媒有限公司不正当竞争纠纷案（重庆市高级人民法院（2022）渝民终 859 号民事判决书）

33. 巴州网众网络科技有限公司与额敏县新大同创生物工程有限责任公司、员雅岚商业诋毁纠纷案（新疆维吾尔自治区高级人民法院（2022）新民终 81 号民事判决书）

34. 北京古北水镇旅游有限公司与北京小壕科技有限公司不正当竞争纠纷案（北京知识产权法院（2021）京 73 民终 4553 号民事判

决书）

35. 北京微播视界科技有限公司与上海六界信息技术有限公司、厦门市扒块腹肌网络科技有限公司、浙江淘宝网络有限公司不正当竞争纠纷案（浙江省杭州市中级人民法院（2022）浙 01 民终 1203 号民事判决书）

36. 深圳市腾讯计算机系统有限公司与田友源、成都西维数码科技有限公司、金耀林、鲁有进不正当竞争纠纷案（四川省成都市中级人民法院（2021）川 01 民初 10950 号民事判决书）

37. 山西瑞亚力生物技术有限公司与蒙继祥、深圳市瑞祥生物技术有限公司侵害商业秘密纠纷案（山西省晋城市中级人民法院（2020）晋 05 民初 124 号民事判决书）

38. 青海景榛城市服务集团有限公司与青海省通信服务有限公司侵害商业秘密纠纷案（青海省西宁市中级人民法院（2022）青 01 知民初 141 号民事判决书）

（五）植物新品种纠纷案件

39. 刘国湘与安徽绿亿种业有限公司、合肥丰民农业科技有限公司植物新品种合同纠纷案（湖南省高级人民法院（2022）湘知民终 25 号民事判决书）

40. 德农种业股份公司与安徽金培因科技有限公司、安徽华展种业有限公司、灵璧县黄湾镇朱鹏农资、泗县久久农资经营部侵害植物新品种权纠纷案（安徽省高级人民法院（2020）皖民初 4 号民事判决书）

41. 中国种子集团有限公司江苏分公司与

李万贵侵害植物新品种权及不正当竞争纠纷案

（浙江省杭州市中级人民法院（2022）浙 01 知民初 96 号民事判决书）

二、知识产权行政案件

42. 广东好太太科技集团股份有限公司与国家知识产权局、佛山市凯达能企业管理咨询有限公司商标权无效宣告请求行政纠纷案（最高人民法院（2022）最高法行再 3 号行政判决书）

43. 齐鲁制药有限公司与北京四环制药有限公司、国家知识产权局发明专利权无效宣告请求行政纠纷案（最高人民法院（2021）最高法行再 283 号行政判决书）

44. 长沙市华美医药科技有限公司与国家知识产权局、南京圣和药业股份有限公司发明专利权无效宣告请求行政纠纷案（最高人民法院（2020）最高法知行终 475 号行政判决书）

45. 苹果电脑贸易（上海）有限公司与国家知识产权局、高通股份有限公司发明专利权无效宣告请求行政纠纷案（最高人民法院（2021）最高法知行终 1 号行政判决书）

46. 南京恒生制药有限公司与南京市知识产权局、拜耳知识产权有限责任公司专利行政裁决纠纷案（最高人民法院（2021）最高法知行终 451 号行政判决书、江苏省南京市中级人民法院（2020）苏 01 行初 261 号行政判决书）

47. 荔波县程氏珠宝商行二店与荔波县市场监督管理局行政处罚纠纷案（贵州省高级人民法院（2022）黔行终 309 号行政判决书）

三、知识产权刑事案件

48. 任某侵犯著作权罪案（北京市丰台区人民法院（2022）京 0106 刑初 86 号刑事判决书）

49. 纪某民等四人侵犯商业秘密罪案（上海市浦东新区人民法院（2021）沪 0115 刑初 5190 号刑事判决书）

50. 王某假冒注册商标罪案（江苏省无锡市新吴区人民法院（2022）苏 0214 刑初 579 号刑事判决书）

最高人民法院发布《中国法院知识产权司法保护状况（2022 年）》

来源：最高人民法院

2023 年 4 月 20 日，最高人民法院举行 2023 年知识产权宣传周新闻发布会，通报全国法院 2022 年知识产权司法保护的总体情况，发布《中国法院知识产权司法保护状况（2022 年）》，以中英文形式，系统介绍了 2022 年中国法院在知识产权司法保护方面的状况。



长按识别二维码，选择在浏览器打开，下载《中国法院知识产权司法保护状况（2022 年）》全文。

2023 年“中国文化和旅游 IP 授权系列活动” 在香港举行

来源：中华人民共和国文化和旅游部

4 月 19 日，2023 年“中国文化和旅游 IP 授权系列活动”在香港国际授权展上举办。系列活动由文化和旅游部指导，中国文化传媒集团与香港贸易发展局联合主办，中传创展（北京）文化发展有限公司承办。

系列活动内容包括：IP 授权系列线上讲座、亚洲授权业会议“中国机遇”专题板块、香港国际授权展“中国内地馆”、香港礼品及赠品展“中国文博非遗主题馆”。主题馆以“文化赋能、创意焕新”为核心主旨，首次组织内地展团参加香港礼品及赠品展，以“授权+贸易”双展联动、共同发力的全新形式，在深耕前端 IP 交易的同时，打通授权产业链，推动优秀的中

国文化和旅游 IP 与产品更好地走进国际市场。

“中国内地馆”参展单位来自故宫博物院、中国国家博物馆等文化和旅游部直属单位及四川省、甘肃省、青海省、河南省、安徽省、江苏省、广东省等省区市的 135 家参展单位带来数百个 IP 项目，IP 授权类别包括博物馆授权、非遗（艺术）授权、动漫授权等，总面积 400 余平方米。

2023 年香港礼品及赠品展有十余个国家和地区的展商参与，“中国文博非遗主题馆”位于展会首次设立的“文创体验区”，36 家参展单位来自北京市、山西省、江西省等地，展品包括博物馆文创、非遗工艺品等特色文化产品，总面积 200 余平方米。



案例分析

Case

适用“商业道德”条款保护平台数据集合的判断标准

作者：上海市光大律师事务所 侯杰、吴海

数据是以电子或者其他方式对信息的记录，一定数量规模数据的整合为数据集合。在网络平台上，传播内容、注册用户、用户评论的总和构成数据集合。

随着互联网技术的发展和公众对数据的海量上传及需求，互联网平台经营者收集、存储的数据规模激增。互联网平台经营者既是数据的收集者，也是数据的控制者。《中国网络视听发展研究报告》显示：截至 2020 年 12 月，我国网民规模为 9.89 亿，而网络视听用户规模达 9.44 亿，网络视听数据涵盖短视频、综合视频、音频、直播等多种形式，其中短视频平台的行业地位尤为突出。

《反不正当竞争法》第十二条列举了四种经营者利用网络从事生产经营活动的不正当竞争行为。但是随着技术和商业模式的不断发展，不正当竞争行为也在不断“推陈出新”。在何种情况下可以适用《反不正当竞争法》第二条关于“商业道德”的原则性条款进行保护，判断标准如何界定，值得关注。

下面以 2023 年 3 月终审判决的北京创锐文化传媒有限公司（创锐公司）与北京微播视界科技有限公司（微播公司）不正当竞争纠纷案为例进行分析。

一、案情简介

抖音 APP 于 2016 年 9 月上线，微播公司为其开发者和运营者。抖音平台投入大量成本，聚合了海量的短视频数据、用户信息和用户评价。创锐公司开发并运营刷宝 APP，安卓版于 2018 年 11 月上线，苹果 IOS 版于 2019 年 4 月 8 日上线。微播公司采取技术手段保全的证据显示：刷宝 APP 的视频含有多重抖音 APP 特有的 VID（供应商识别码），用户 ID 和评论亦存在高度一致性。微播公司主张创锐公司采用网络爬虫等技术手段或人工方式抓取来源于抖音 APP 的视频文件，并在刷宝 APP 上向公众提供，数量达 50392 个，另有大量评论内容，造成微播公司用户流量的流失及广告收益的减少，削减了微播公司的竞争优势和交易机会，创锐公司构成不正当竞争，且在起诉后仍然继续侵权行为，恶意明显，请求判令其刊登声明并赔偿损失 4000 万元。

适用“商业道德”条款保护平台数据集合的判断标准

二、诉辩焦点

创锐公司辩称：与微播公司之间存在业务合作，非竞争关系，刷宝 APP 中的部分用户与抖音 APP 用户重合。刷宝 APP 系为用户提供短视频上传服务的平台，涉案短视频均系用户上传。刷宝 APP 有禁止侵权的提示和维权投诉渠道，已尽合理注意义务。且抖音 APP 无信息网络传播视听节目许可证，依法不能开展互联网视听节目服务，不具有权利基础。

微播公司回应称：合作不成为侵权的理由，创锐公司为运营刷宝 APP 投入了巨大的资金，反映其收益可观。刷宝 APP 的用户上传功能无法使用，创锐公司统计的运营模式为刷短视频赚钱，有侵权动机。

三、审判观点

1. 本案不适用著作权法对单一作品之保护。

部分涉案短视频内容具有独创性，构成作品；其余短视频内容，均为不具备独创性的有伴音或者无伴音的连续形象、录像的录制品。

尽管涉案短视频的内容构成我国著作权法保护的作品或者录像制品，但是著作权法提供的保护是针对单一著作权客体，即作者的独创性劳动成果和录像制作者创作的有一定价值但不具有独创性的非物质劳动成果。

微播公司基于《“抖音”用户服务协议》的条款，通过用户点击同意，获得短视频的非独占许可。但是面对海量平台注册用户，要求微播公司一一获得短视频创作者的书面许可，无疑十分困难。由此产生的后果，是微播公司无法依据著作权法及时有效制止侵权行为，并主张受到的损失。可见，著作权法保护的是每个网络用户为创作每个短视频付出的劳动成本，并不是短视频平台收集者付出的成本。著作权法对单一作品或者录像制品创作者的法律保护，并不适用于微播公司。对涉案短视频的数据集合给予整体保护，不影响单一短视频创作者著作权法上的权利。

2. 微播公司通过实质性投入获取的数据集合具有商业价值。

涉案短视频由用户上传，微播公司系抖音平台整体短视频的收集控制者。涉案短视频还体现了抖音 app 注册用户之信息（用户昵称、用户头像）和评论内容，系微播公司经用户同意收集并使用，该等信息亦构成抖音平台的数据。微播公司为收集、存储、加工、传输、呈现付出了巨大的成本，对短视频数据集合整体享有重要的经营利益。

涉案数据集合是以非独创性方式呈现的、内容能够单独检索的、具有独立价值的信息集合，该集

适用“商业道德”条款保护平台数据集合的判断标准

合构成非独创性数据集合。“非独创性”，是指数据集合整体不具有独创性，数据集合中的单一数据内容具有独创性，该内容仍然可以受到著作权法的保护。非独创性数据集合由较大数量规模的单一数据组成，非独创性数据集合的收集控制者对于数据集合的收集、储存、加工、传输进行了实质性的投资，对于非独创性数据集合商业性使用产生的经济利益，应当享有合法的权益。

微播公司通过合法经营，投入巨大收集和加工数据，形成了包括用户个人信息、短视频和用户评论在内的非独创性数据集合。该数据集合的规模集聚效应，能够为微播公司带来巨大的经济利益，在市场竞争中形成竞争优势。

3. 本案不适用《反不正当竞争法》第十二条之规定。

关于网络不正当竞争行为，《反不正当竞争法》第十二条第二款采取了例示性规定，即典型事例加兜底性规定的方式，并在典型事例之前，规定了网络不正当竞争行为的表现方式，即“实施妨碍、破坏其他经营者合法提供的网络产品或者服务正常运行的行为”。“运行”既包括网络产品或者服务的安装、使用，也包括下载。“妨碍”是指网络产品或者服务不能正常、平稳顺利运行；“破坏”是指网络产品或者服务不能运行。第十二条第二款一至三项规定的行为，均属于妨碍、破坏其他经营者网络产品或者服务正常运行的行为。按照例示性规定的解释规则，即兜底概括性规定与例示性规定的基本要求应当一致，第十二条第二款四项规定的行为亦应当为妨碍、破坏其他经营者网络产品或者服务正常运行的行为。

本案中，微播公司主张创锐公司实施的不正当竞争行为系未经许可采用技术手段或人工方式获取来源于抖音 APP 中的用户信息、短视频、评论内容并通过刷宝 APP 向公众提供，该行为不属于妨碍、破坏其他经营者网络产品或者服务正常运行的行为。故涉案被诉行为不属于 2019 年反不正当竞争法第十二条第二款一至四项规定的行为。

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国反不正当竞争法〉若干问题的解释》第一条规定：“经营者扰乱市场竞争秩序，损害其他经营者或者消费者合法权益，且属于违反反不正当竞争法第二章及专利法、商标法、著作权法等规定之外情形的，人民法院可以适用反不正当竞争法第二条予以认定。”故本案应当适用 2019 年反不正当竞争法第二条的规定。

最终，法院认定创锐公司构成不正当竞争，判令其刊登消除影响的声明，并酌定赔偿额为 500 万元。

四、适用“商业道德”条款的判断标准

当前的互联网产业领域，尚未形成普遍公认的商业道德，具有高度的不确定性和抽象性，适用反

适用“商业道德”条款保护平台数据集合的判断标准

不正当竞争法第二条对竞争行为进行判断时，可以利益衡量为标准，通过衡量竞争行为手段的适当性和必要性、竞争行为后果造成的损害与所得利益之间的均衡性，判断竞争行为对经营者利益、消费者利益及市场竞争秩序的影响，以诚实信用原则作为基本判断标准，在动态均衡中认定竞争行为正当与否。

1. 行为是否具有适当性、必要性。

以短视频为例，合法获取途径主要包括用户上传和MCN机构授权。竞争主体应通过自行开发或协商，获得权利方的授权。未实质性投入开发经营成本，无视其他网络平台收集、存储数据集合的巨大投入，未经许可直接抓取搬运数据集合为己使用，该行为直接损害了其他主体的竞争性利益，损害远远大于通过开发或被授权获得同类数据集合给其他主体造成的正常竞争性损害。故该等行为不是实现经营目的的必要手段，不具有正当性。

2. 行为是否会阻碍行业发展、破坏竞争秩序。

正当的市场竞争，会促使行业竞争者不断加快技术研发，更新商业经营生产资料和商业方法，创新商业模式，最终提升整个行业的效率和发展，形成良性的市场竞争秩序。而不正当的竞争，会使行业竞争者不再投入技术研发成本和精力，不再采取各种商业措施吸引和鼓励产生优质内容，最终导致同质化的无序、无效竞争，减缓行业发展，破坏市场竞争秩序。

3. 行为是否会对其他主体的产品或服务产生实质性替代作用。

互联网平台企业通过搭建网络平台，与用户建立交互关系，合法获取流量，此为其运营模式。用户流量是互联网企业争夺的重要资源，吸引流量的聚集，意味着广告和增值服务收益的增加。

对知名度高的平台采取内容“搭便车”，可使新竞争者在短期内快速增加用户数量、短视频和评论，转移网络用户的注意力。如不加以制止，会导致不同平台内容的高度同质化，造成网络用户选择上的实质性替代，削弱在先主体的竞争优势，实质损害竞争性利益。

4. 行为是否最终会损害消费者权益。

网络行业的良性发展，意味着更低成本、更便捷的创作和分享，更人性化的服务和更丰富的网络用户选择，从而增加消费者福利。内容的同质化，并不增加内容的选择性。大量同质化内容的提供，会降低网络平台对网络用户的吸引力，减少网络用户的消费意愿，损害行业的发展，最终损害消费者的福利。有些甚至设置现金福利回报，但实际上并未兑现，反而耗费了网络流量，直接损害消费者的利益。

综上，在面临超出反法列举范围的新型商业竞争行为时，在严格把握立法目的和评判标准基础上，

适用“商业道德”条款保护平台数据集合的判断标准

反法第二条“商业道德”虽系原则性规定，亦具有实际适用性。



他山之石

Reference

尼日利亚新版权法案引入开放式合理使用例外

翻译：罗先群

校对：刘鹏

来源：中国保护知识产权网

原文来源：<https://infojustice.org/archives/45182>

尼日利亚总统穆罕马杜·布哈里（Muhammadu Buhari）批准了一项新的版权法案。该法案对该国数字环境例外与限制进行了更新。最重要的是，该法案以美国版权法中开放式的合理使用权为蓝本，取代了基于英国版权法的封闭式合理使用条款。

旧法律允许出于研究、私人使用、批评、评论或时事报道……等目的合理使用作品。相比之下，新法律第 20（1）（a）条允许出于私人使用等目的合理使用作品。新法明确指出，法律文本中允许的目的清单只是示例，条款更加灵活，并适用于数字技术带来的新用途。

此外，新法律包含法院在“特定案件中确定使用作品是否合理”时应考虑的 4 个因素。这 4 个因素——使用的目的和特征；作品的性质；与整个作品相关的所用部分的数量和实质性；以及使用对作品潜在市场或价值的影响——来自美国《版权法》第 107 条的合理使用。

新法案还包含其他几项值得注意的条款：

合同推翻条款，“限制或阻止该法案允许的任何行为的合同条款”将无效（第 20 条第 3 款）；

适用于档案馆、图书馆、博物馆和画廊的扩展例外，允许其将制作和发布副本作为其日常活动的一部分，包括用于备份、保存和替换目的（第 25 条）；

符合《马拉喀什条约》要求的印刷品阅读障碍者例外（第 26 条）；

适用于教育目的的扩展例外（第 21—24 条）；

尼日利亚新版权法案引入开放式合理使用例外

临时和偶然副本例外，这些副本是技术过程中不可分割和重要的组成部分（第 20 条第 1 款第 12 项）；

计算机程序使用和存档例外（第 20 条第 2 款）；

禁止规避技术保护措施的新规定指出它不影响本法案规定的与采用技术保护措施的作品有关的任何例外的实施（第 50 条第 7 款）；

为遵守类似于美国《数字千年版权法》的通知和删除制度的在线服务提供商提供安全港（第 7 部分）；以及

为出于研究、学术或教学目的的翻译，未在尼日利亚销售但教学活动所必需的作品的复制，以及出于纠正滥用市场支配地位或促进公共利益目的建立强制许可（第 31—35 条）。

重要的是，该法案在第 1 条中指出，其目标是“保护作者的权利，以确保其智力努力得到公正奖励和认可”，同时“提供适当的限制与例外，以保证人们能获取创意作品”。因此，用户获取被赋予与作者权利相同的权重。

在南非，合理使用条款从封闭的目的清单扩大到公开的目的是非常有争议的，南非总统拉马福萨已将版权修正案退回议会。南非国内外版权利益集团都认为，开放条款将对南非的创意部门产生不利影响。开放条款的支持者回应称，许多依赖版权的国家，包括美国、新加坡、韩国和以色列，都有开放和灵活的版权例外。事实上，这些例外使这些国家在数字技术方面表现出色。例如，以色列司法部最近发布了一项意见，认为其合理使用例外将允许大量摄取机器学习所需的受版权保护的作品。

尽管南非强烈反对开放条款，但尼日利亚法案中的类似条款几乎没有引起版权行业的公开反对。作为非洲最大的电影和音乐制作国，尼日利亚通过开放的合理使用条款或将鼓励非洲其他国家也采用开放的版权例外。（编译自 infojustice.org）

翻译：罗先群 校对：刘鹏

尼日利亚新版权法案引入开放式合理使用例外

NEW NIGERIAN COPYRIGHT ACT CREATES OPEN FAIR DEALING EXCEPTION

Author: Jonathan Band

Nigerian President Muhammadu Buhari has assented to a new copyright act that updates the country's exceptions and limitations for the digital environment. Most significantly, the act replaces a closed fair dealing provision based on the English copyright law with an open provision modeled on the U.S. Copyright Act's fair use right. The adoption of an open fair dealing provision by Africa's largest producer of copyrighted material should put to rest arguments elsewhere on the continent that open exceptions are inimical to copyright industries.

The old law permitted the use of a work “by way of fair dealing for purposes of research, private use, criticism or review or the reporting of current events...”. [1] In contrast, section 20(1) (a) of the new law permits the use of a work “by way of fair dealing for purposes such as” private use, etc. By making clear that the list of permitted purposes are only examples, the provision is more flexible and adaptable to new uses enabled by digital technology.

Additionally, the new law contains four factors a court is to consider “in determining whether the use of a work in any particular case is fair dealing.” Those four factors—the purpose and character of its usage; the nature of the work, the amount and substantiality of the portion used in relation to the work as a whole; and the effect of the use upon the potential market or value of the work—are borrowed from the fair use right in section 107 of the U.S. Copyright Act. [2]

The new act contains several other noteworthy provisions:

- A contractual override provision that voids “any contractual term which purports to restrict or prevent the doing of any act permitted” under the Act (Section 20(3));

尼日利亚新版权法案引入开放式合理使用例外

- An expanded exception for archives, libraries, museums, and galleries allowing the making and distribution of copies as part of their ordinary activities, including for purposes of back-up, preservation, and replacement (Section 25);
- An expanded exception for people with print disabilities, consistent with the requirements of the Marrakesh Treaty (Section 26);
- Expanded exceptions for purposes of education (Sections 21-24);
- An exception for transient and incidental copies which are integral and essential parts of a technological process (Section 20(1)(1));
- An exception for the use and archiving of computer programs (Section 20(2));
- The new provision prohibiting the circumvention of technological protection measures specifies that it “shall not affect the exercise of any exception provided in this Bill as it relates to the work in respect of which the technological protection measure is applied (section 50(7));
- A safe harbor for online service providers that comply with a notice and takedown regime similar to that of the U.S. Digital Millennium Copyright Act (Part VII);
- Establishment of compulsory licenses for translations for purposes of research, scholarship or teaching; for reproduction of works not sold in Nigeria and necessary for instructional activities; and for the purpose of rectifying the abuse of a dominant market position or to promote public interest (Section 31-35).

Importantly, the bill states in Section 1 that its objectives are both to “protect the right of authors to ensure just rewards and recognition for their intellectual efforts” and to “provide appropriate limitations and exceptions to guarantee access to creative works.” Thus, user access is given the same weight as the rights of the authors.

尼日利亚新版权法案引入开放式合理使用例外

The expansion of the fair dealing provision from a closed list of purposes to an open one has proved very controversial in South Africa, where President Ramaphosa sent the Copyright Amendment Bill back to Parliament after passage. Both domestic and foreign copyright interests argued that an open provision would adversely affect the creative sector in South Africa. Supporters of the open provision responded that many countries with thriving industries dependent on copyright, including the United States, Singapore, Korea, and Israel, have open and flexible copyright exceptions. Indeed, such exceptions have allowed these countries to excel in digital technologies. (For example, the Israel Ministry of Justice recently issued an opinion finding that its fair use exception would allow the massive ingestion of copyrighted works necessary for machine learning.)

Notwithstanding the fierce opposition to the open provision in South Africa, the similar provision in the Nigerian act drew little public opposition from the copyright industries. The adoption of an open fair dealing provision by Africa's largest producer of films and music should encourage other countries in Africa to likewise adopt open copyright exceptions.

[1] Nigerian Copyright Act (Cap. 68, Laws of the Federation of Nigeria, 1990 as amended by the Copyright Amendment Decree No. 98 of 1992 and the Copyright (Amendment) Decree 1999). Second Schedule.

[2] United States Copyright Act of 1976. U.S. Code, Title 17. § 107.

文化传媒 法律资讯

Entertainment Law Update

第三十九期

Contents

April *2023*