

NEWS LETTER

CHINA SCIENCE PATENT & TRADEMARK AGENT LTD

January 25, 2019

2019年1月4日、全国人民代表大会により、第四次専利法改正草案が公表されました。今回の草案では、損害賠償・挙証責任等々の訴訟関係、専利権の取引関係、意匠関係、職務発明関係、手続関係の条文が新設、改訂、削除されております。

中国ビジネスを強化する知的財産政策に関連する内容も含まれておりますので、本草案の要点を此処に報告いたします。ご参考になれば幸いです。

なお、本草案への意見は、2019年2月3日までに全国人民代表大会に提出することができます。

中科専利商標代理有限公司

日本事務所

TEL:06-6130-7051

FAX:06-6361-1162

e-mail: zhang@csptjp.com

『中華人民共和國第四次専利法改正草案』

(2019年1月4日公表)

本改正草案の要点 (順不同)

1. 専利権訴訟関係
 - 草案 72 条 損害賠償・挙証責任
 - 草案 20 条 権利濫用禁止
 - 草案 75 条 時効
 - 草案 71 条 インターネットサービス提供者の連帯責任
 - 草案 66 条 実用新案・意匠の評価報告書
 - 草案 70 条 専利行政機関の権限
2. 専利権取引関係
 - 草案 50~52 条 専利開放許諾制度
3. 意匠関係
 - 草案 43 条 意匠存続期間
 - 草案 2 条 定義
4. 職務発明関係
 - 草案 6 条 職務発明
 - 草案 16 条 職務発明奨励金
5. 手続関係
 - 草案 30 条 国内優先権
 - 草案 31 条 優先権主張手続き

1. 専利権訴訟関係

1-1. 本草案第 72 条(損害賠償・挙証責任)

※本草案＝第 4 次改正草案

本草案第 72 条は、専利権者を適切に保護するため、現行の問題点である①損害賠償額が高くない、②損害の挙証が難しい、これらを改善する内容であります。

(1) 専利権侵害の損害賠償額の高額化

- ① 中国では、年々侵害訴訟が急増しており、その中には悪質な侵害も含まれております。その様な専利権侵害を抑制するため、前草案では、損害賠償の算定額を情状が重い場合には算定額の1倍以上3倍以下と規定されておりましたが、本草案では、**1倍以上5倍以下**と規定し、故意的侵害に対し厳しい罰則を課することになります。
- ② 中国では、原告が逸失利益/不当利得/ライセンス料を立証できない場合、裁判所により、法定賠償額が算定されます。現行法は1万元以上100万元以下と規定されておりますが、その額が高くないという問題点を解消するため、本草案では、前草案と同様に**1万元以上500万元以下**と規定し、損害賠償額を底上げしています。

(2) 挙証責任の完備

損害賠償を請求する場合、原告が自己の逸失利益や被告の不当利得を立証するためには、被告の財務情報・営業情報が必要となります。本草案は、その収集の困難さを改善するため、裁判所の帳簿提出命令および原告証拠に基づく賠償金額の算定が定められています。

(注)この挙証責任は、専利権侵害をめぐる紛争事件の審理における法律適用の若干の問題に関する解釈(二)法的解釈[2016]1号第二十七条に規定されています。

| 現行法 | 第 4 次改正草案(意見募集稿) (2019 年 1 月) |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>第 65 条(特許権侵害の損害賠償額の算定)</p> <p>特許権侵害の賠償金額は、権利者が権利侵害によって受けた実際の損失に基づき確定する。実際の損失を確定することが困難な場合は、侵害者が権利侵害によって得た利益に基づいて確定する。権利者の損失又は権利侵害者の得た利益を確定することが困難な場合は、当該特許実施許諾料の倍数を参考にして合理的に確定する。賠償金額には権利者が権利侵害行為を制止するために支払った合理的な支出も含まれるべきである</p> <p>権利者の損失、侵害者の得た利益及び特許実施許諾料のいずれも確定することが困難な場合は、人民法院が特許権の種類、権利侵害行為の性質と状況などの要素に基づき、1万人民元以上100万人民元以下の賠償を確定することができる。</p> | <p>第 72 条(特許権侵害の損害賠償額の算定)</p> <p>特許権侵害の賠償金額は、権利者が権利侵害によって受けた実際の損失に基づき確定する。実際の損失を確定することが困難な場合は、侵害者が権利侵害によって得た利益に基づいて確定する。権利者の損失又は権利侵害者の得た利益を確定することが困難な場合は、当該特許実施許諾料の倍数を参考にして合理的に確定する。特許権を故意に侵害し、情状が重い場合、上記方法に従って認定した額の1倍以上5倍以下に賠償額を認定することができる。</p> <p>権利者の損失、侵害者の得た利益及び特許実施許諾料のいずれも確定することが困難な場合は、人民法院が特許権の種類、権利侵害行為の性質と状況などの要素に基づき、10万人民元以上500万人民元以下の賠償を確定することができる。賠償額は、権利者が権利侵害行為を差し止めるために支払った合理的な支出を含まなければならない。</p> <p>人民法院が賠償額を確定するため、権利者が証拠提供に尽力したが、侵害行為に係る帳簿、資料が主に権利侵害に掌握されている場合、人民法院は侵害者に侵害行為に係る帳簿、資料を提供しように命じることができる。侵害者が帳簿、資料を提供せず、又は偽造の帳簿、資料を提供した場合、人民法院は権利者の主張とその提出された証拠を参考し、賠償額を判定することができる。</p> |

1-2. 本草案第 20 条(権利濫用禁止)

本草案第 20 条は、無効な専利権の行使等を防止するため、権利行使上の誠実信用の原則を明確にし、権利濫用禁止の原則を新たに定めております。

<参考>

2017 年に新しく発布された「民法総則」の規定

第四条 民事活動は、自主、公平、等価有償、誠実信用の原則に従わなければならない。

第五条 公民、法人の適法な民事権益は法律により保護され、如何なる組織及び個人により侵害されてはならない。

第七条 民事活動は社会公德を尊重しなければならない、社会公共利益を損害して社会経済秩序を妨げてはならない。

| 現行法 | 第 4 次改正草案(意見募集稿) (2019 年 1 月) |
|-----|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| — | <p style="color: red;">第 20 条(新設)</p> <p style="color: red;">特許出願及び特許権行使は、誠実信用原則に従わなければならない、特許権を濫用して公共利益と他人の適法権益を損害したり競争の排除や制限をしたりしてはならない。</p> |

1-3. 本草案第 75 条(時効)

本草案第 75 条は、現行法では、訴訟時効が2年と規定されていますが、2017年に新しく発布された「民法総則」に訴訟時効が3年と規定されたことから、それに整合するように改正されています。

特許出願中に侵害を知り得た場合には、特許権付与日から起算されます。

| 現行法 | 第 4 次改正草案(意見募集稿) (2019 年 1 月) |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>第 68 条(訴訟の時効)</p> <p>特許権侵害訴訟の時効は2年とし、特許権者又は利害関係人が侵害行為を知った又は知り得たと考えられる日から起算する。</p> <p>発明特許出願公開後特許権が授与される前に、当該特許を実施して適当な実施料を支払わなかった場合における、特許権者は実施料の支払いを求める訴訟の時効は2年とする。特許権者は他人がその発明を実施していることを知った又は知り得た日から起算する。但し、特許権者は特許権付与の前に既に知った又は知り得た場合、特許権付与日から起算する。</p> | <p>第 75 条(訴訟の時効)</p> <p>特許権侵害訴訟の時効は3年とし、特許権者又は利害関係人が侵害行為を知った又は知り得たと考えられる日から起算する。</p> <p>発明特許出願公開後特許権が授与される前に、当該特許を実施して適当な実施料を支払わなかった場合における、特許権者は実施料の支払いを求める訴訟の時効は3年とする。特許権者は他人がその発明を実施していることを知った又は知り得た日から起算する。但し、特許権者は特許権付与の前に既に知った又は知り得た場合、特許権付与日から起算する。</p> |

1-4. 本草案第 71 条(インターネットサービス提供者の連帯責任)

本草案第 71 条は、中国で爆発的な EC 市場の秩序ある発展促進のため、その商取引に関連する権利侵害に対して、インターネットサービス提供者の連帯責任を明確に定めています。

<参考>

これに関連する法律として、電子商取引者の権益保障、取引行為の規範化、市場秩序の厳守、商取引の健全な発展・促進を目的として、2019 年 1 月 1 日より、「電子商取引法」が施行されています。

| 現行法 | 第4次改正草案(意見募集稿) (2019年1月) |
|-----|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| — | <p>第71条(新設)</p> <p>特許権者または利害関係者は、人民法院により下された効力のある判決書、裁定書、調停書、または専利業務管理部門により下された、権利侵害の停止を命じる決定に依拠して、権利侵害製品に係るリンクを削除、シールド、切断するなどの必要な措置を取るようインターネットサービス提供者に通知することができる。インターネットサービス提供者が通知を受けた後、必要な措置を直ちに取らなかった場合、損害の拡大部分に対して当該インターネット利用者と共に連帯責任を負う。</p> <p>特許執法責任部門は、特許詐称に対してその是正を命じる決定を下した後、特許詐称製品に係るリンクを削除、シールド、切断するなどの必要な措置を取るようインターネットサービス提供者に通知することができる。インターネットサービス提供者が通知を受けた後、必要な措置を直ちに取らなければならない。</p> |

1-5.本草案第66条(評価報告書)

| <p>中国では、無審査の実用新案・意匠の侵害訴訟において、法院より、知識産権局の評価報告書を求められることがあります。</p> | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>現行法では、特許権者又は利害関係人のみ、知識産権局に評価書を請求できますが、本草案第66条により、原告、被告の双方が、評価書を請求し裁判所に提出することができるようになります。</p> <p>※評価書の請求については、実施細則、審査指南の改正が必要となります。</p> | |
| 現行法 | 第4次改正草案(意見募集稿) (2019年1月) |
| <p>第61条(新製品の製造方法の発明特許、実用新案特許又は意匠特許である場合)</p> <p>特許権侵害紛争が新製品の製造方法の発明特許にかかわる場合、同一の製品を製造する単位又は個人は、その製品の製造方法が特許方法と異なることを証明する書類を提出しなければならない。</p> <p>特許権侵害紛争が実用新案特許又は意匠特許にかかわる場合、人民法院又は特許業務管理部門は、特許権者又は利害関係人に対して、国务院専利行政部門がかかる実用新案特許又は意匠特許に対して検索し、分析及び評価を行った上、作成した特許権評価報告書の提出を要求し、それを以って特許権侵害紛争を審理し、処分するための証拠とすることができる。</p> | <p>第66条(新製品の製造方法の発明特許、実用新案特許又は意匠特許である場合)</p> <p>特許権侵害紛争が新製品の製造方法の発明特許にかかわる場合、同一の製品を製造する単位又は個人は、その製品の製造方法が特許方法と異なることを証明する書類を提出しなければならない。</p> <p>特許権侵害紛争が実用新案特許又は意匠特許にかかわる場合、人民法院又は特許業務管理部門は、特許権者又は利害関係人に対して、国务院専利行政部門がかかる実用新案特許又は意匠特許に対して検索し、分析及び評価を行った上、作成した特許権評価報告書の提出を要求し、それを以って特許権侵害紛争を審理し、処分するための証拠とすることができる。</p> <p>双方の当事者はともに積極的に前記特許権評価報告書を提出することができる。</p> |

1-6.本草案第70条(専利行政機関の権限)

| |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>中国では、専利権侵害の解決手段として、司法ルートと行政ルートの方法があります。</p> <p>後者の行政訴訟において、現行法は、発生地主義であります。本草案第70条により、重大な影響を与える特許権侵害事件は、国务院特許行政部門(北京の国家知識産権局 CNIPA)に対して、訴訟処理を請求できるようになります。</p> |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

(注)これにより、国家レベルの特許行政部門が権利侵害事件を処理する権限がないという課題が解決されます。

更に、行政訴訟の効率化を図るため、本草案第 70 条により、同じ領域内の同じ特許権に基づく複数訴訟の合併、上級部門による複数領域にまたがる特許権侵害事件の処理を請求できるようになります。

| 現行法 | 第 4 次改正草案(意見募集稿) (2019 年 1 月) |
|-----|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| — | <p>第 70 条 (新設) 国务院專利行政部門は特許権者または利害関係者の請求を受けて全国で重大な影響を有する特許権侵害紛争を処理することができる。</p> <p>地方人民政府の特許業務管理部門は、專利権者または利害関係者の請求を受けて特許権侵害紛争を処理し、本行政地域内で同一特許権侵害事件に対して、合併処理することができ、地域に跨った同一特許権侵害事件に対して、上級人民政府特許業務管理部門による処理を請求することができる。</p> |

1-7.前草案第 62 条(間接侵害)

前草案では、間接侵害の規定が新設されましたが、司法解釈との重複を避ける趣旨から、本草案から削除されました。

< 專利権侵害をめぐる事件の審理における法律適用の若干の問題に関する解釈(二) 法的解釈 [2016]1 号>

- 第二十一条
- 関連製品が專利の実施に専用される材料、設備、部材、中間物等であることを知りながら、專利権者の許諾を受けずに生産經營を目的として、この製品を他人に提供して專利権を侵害する行為が行われた場合、権利者が、この提供者の行為が権利侵害責任法第9条に規定する他人の権利侵害行為への助けであると主張する場合、人民法院は支持するものとする。
- 関連製品、方法が專利権を付与されたことを知りながら、專利権者の許諾を受けずに生産經營を目的として、他人の專利権侵害の行為を積極的に誘導する場合、権利者はこの誘導者の行為が権利侵害責任法第9条に規定する他人の権利侵害行為への教唆であると主張する場合、人民法院は支持するものとする。

| 前草案(送審稿) (2015 年 12 月 2 日) | 第 4 次改正草案(意見募集稿) (2019 年 1 月) |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------|
| <p>第 62 条(新設) 関連製品が専ら特許実施に用いられる原材料、中間物、部品、設備であることを知りながら、特許権者の許諾を得ずに生産經營目的で、当該製品を他人に提供し、特許権侵害行為を実施した場合、侵害者と連帯責任を負わなければならない。 関連製品、方法が特許製品又は特許方法であることが知りながら、特許権者の許諾を得ずに生産經營目的で、他人を誘導して特許権侵害行為を実施した場合、侵害者と連帯責任を負わなければならない。</p> | — |

2. 専利権の取引関係

2-1. 本草案第 50 条 (専利開放許諾制度)

本草案第 50 条は、専利権の活用の一環として専利権の移転(譲渡・ライセンス)を活性化するため、専利開放許諾制度を定めています。(英国、独国等の License of Right 制度に相当します。)

<要点>

- ・ 開放許諾期間中、専利権者は独占権や専用実施権を与えてはならない。
- ・ 解放許諾声明を撤回した場合、被許諾者の権益には影響しない。
- ・ 当事者に紛争があるとき、国務院専利行政部門に裁決を請求することができる。
- ・ 実案、意匠は評価書の提供が義務となる。

| 前草案(送審稿) (2015年12月2日) | 第4次改正草案(意見募集稿) (2019年1月) |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>第82条(新設) 特許権者が書面を以て国務院専利行政部門に何人にもその特許の実施を許諾する用意がある声明をするとともに許諾料を明確にした場合、国務院専利行政部門は公告し、当然許諾¹は実行される。</p> <p>実用新案や意匠特許について当然許諾の声明を提出する場合、特許権評価報告書を提供しなければならない。</p> <p>当然許諾の声明を撤回する場合、特許権者は書面を提出しなければならない。且つ国務院専利行政部門は公告する。当然許諾声明の撤回を受けた場合、先に与えられた当然許諾の効力に影響を及ぼさない。</p> <p>第83条(新設) 何人も特許の当然許諾を実施する意向がある場合、当然許諾を取得するために書面により特許権者に通知するとともに、許諾料を支払わなければならない。</p> <p>当然許諾の被許諾者は国務院専利行政部門に届出を提出し、当然許諾の取得の証明とする。</p> <p>当然許諾期間に、特許権者は当該特許について独占的或いは排他的許諾を与えてはならず、訴訟前仮差止を請求してはならない。</p> <p>第84条(新設) 当事者が当然許諾の紛争が生じた場合、国務院専利行政部門は裁決する。当事者が裁決に不服がある場合、裁決通知書を受領した日から15日以内に人民法院に提訴することができる。</p> | <p>第50条(新設) 特許権者が書面を以て国務院専利行政部門に如何なる単位又は個人にその特許の実施を許諾する意向がある声明し、かつ許可使用料の支払い方式、標準を明確にした場合、国務院専利行政部門は公告し、開放許諾は実行される。</p> <p>実用新案や意匠特許について開放許諾の声明を提出する場合、特許権評価報告書を提供しなければならない。</p> <p>特許権者が開放許諾の声明を撤回する場合、書面を提出しなければならない。且つ国務院専利行政部門は公告する。開放許諾声明が撤回された場合、先に与えられた開放許諾の効力に影響を及ぼさない。</p> <p>第51条(新設) 如何なる単位又は個人は特許の開放許諾を実施する意向がある場合、書面を以て特許権者に通知し、かつ公告された許諾使用料の支払い方式、標準に従って許諾使用料を支払った後、特許実施許諾を取得することができる。</p> <p>開放許諾期間に、特許権者は当該特許について独占的或いは排他的許諾を与えてはならない。</p> <p>第52条(新設) 当事者が開放許諾の紛争が生じた場合、国務院専利行政部門に調停を請求することができる。</p> |

3. 意匠

3-1. 本草案第43条(存続期間)

| <p>意匠権の保護期間について、中国が意匠権保護に関する「ハーグ協定」に加入する必要に応じ、本草案第43条により、意匠権の保護期間を現行法の10年から15年に延長されます。</p> <p>また、新創薬品発明専利権については、本草案第43条にその有効期間補償制度が追加されています。</p> | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 現行法 | 第4次改正草案(意見募集稿) (2019年1月) |
| <p>第42条(存続期間)</p> <p>発明特許権の存続期間は20年、実用新案及び意匠特許権の存続期間は10年とする。いずれも出願日から起算する。</p> | <p>第43条(存続期間)</p> <p>発明特許権の存続期間は20年、実用新案の存続期間が10年、意匠特許権の存続期間は15年とする。いずれも出願日から起算する。</p> <p style="color: red;">新創薬品の販売評議審査承認時間を補うために、中国国内と外国で同時に販売請求を行う新創薬品に係る発明専利に対して、国務院は特許権期限の延長を決定することができ、延長期間が5年を超えず、新創薬品が市販された後の特許権総合有効期限は14年を超えない。</p> |

3-2. 本草案第2条(定義)

| <p>部分意匠について、前草案では、意匠の定義に組み込まれましたが、本草案第2条では、部分意匠を示す「全体又は局部」が削除されています。</p> | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 前草案(送審稿) (2015年12月2日) | 第4次改正草案(意見募集稿) (2019年1月) |
| <p>第2条(発明創造の定義)</p> <p>本法律において発明創造とは、発明、実用新案及び意匠をいう。</p> <p>発明とは、製品、方法又はその改良について出された新しい技術案を指す。</p> <p>実用新案とは、製品の形状、構造又はその組み合わせについて出された、実用に適した新しい技術案を指す。</p> <p>意匠とは、製品全体又は局部の形状、図案又はその組み合わせ、及び色彩と形状、図案の組み合わせによって出された美観に富み且つ工業上の応用に適した新しいデザインを指す。</p> | <p>第2条(発明創造の定義)</p> <p>本法律において発明創造とは、発明、実用新案及び意匠をいう。</p> <p>発明とは、製品、方法又はその改良について出された新しい技術案を指す。</p> <p>実用新案とは、製品の形状、構造又はその組み合わせについて出された、実用に適した新しい技術案を指す。</p> <p>意匠とは、製品の形状、図案又はその組み合わせ、及び色彩と形状、図案の組み合わせによって出された美観に富み且つ工業上の応用に適した新しいデザインを指す。</p> |

4. 職務発明関係

4-1. 本草案第6条(職務発明)

| | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>本草案第6条は、会社が職務発明の特許出願・特許権を処置することにより、株主権、株式オプション、分配金等の形態を用いて、職務発明による収益を発明者と合理的にシェアし、職務発明創造の実施・運用を促進することが趣旨であります。</p> <p>なお、前草案では、現行法における、「主にその単位の物質的・技術的条件を利用して完成された発明創造は、職務発明創造とする」ことを削除されましたが、本草案第6条では復活しています。</p> | |
| <p>前草案(送審稿) (2015年12月2日)</p> | <p>第4次改正草案(意見募集稿) (2019年1月)</p> |
| <p>第6条(権利の帰属、職務発明創造・非職務発明創造)</p> <p>所属単位の任務を遂行して完成させた発明創造は職務発明創造という。</p> <p>職務発明創造の特許を出願する権利はその単位に属する。出願が認可された後、当該単位が特許権者となる。</p> <p>非職務発明創造において、特許を出願する権利は発明者又は創作者に属する。出願が認可された後、発明者又は創作者が特許権者となる。</p> <p>所属単位の物質的技術的条件を利用して完成させた発明創造において、単位と発明者又は創作者とが契約を結んでおり、特許を出願する権利及び特許権の帰属に対し約定されている場合、その約定に従う。約定されていない場合、特許を出願する権利は発明者又は創作者に属する。</p> | <p>第6条(権利の帰属、職務発明創造・非職務発明創造)</p> <p>所属単位の任務を遂行し又は主に所属単位の物質的技術的条件を利用して完成させた発明創造は職務発明創造という。職務発明創造の特許を出願する権利はその単位に属する。出願が認可された後、当該単位が特許権者となる。</p> <p>職務発明創造の特許出願権利及び特許権に対して、所属単位は法により処置することができ、産権激励を実行し、株主権、株式オプション、分配金等の形を用いて、創新収益を発明者又は創作者を合理的にシェアさせ、係る発明創造の実施及び運用を促進する。</p> <p>非職務発明創造において、特許を出願する権利は発明者又は創作者に属する。出願が認可された後、発明者又は創作者が特許権者となる。</p> <p>所属単位の物質的技術的条件を利用して完成させた発明創造において、単位と発明者又は創作者とが契約を結んでおり、特許を出願する権利及び特許権の帰属に対し約定されている場合、その約定に従う。</p> |

4-2. 本草案第16条(職務発明奨励金)

| | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <p>前草案では、専利出願が他社に譲渡された場合でも、その後に発明者が勤務会社から奨励を受けることが可能なように、「職務発明創造が権利付与された後、単位は、その発明者又は考案者に対して奨励を与える」ことが規定されました。本草案第16条では、その規定は削除され現行法に戻っています。</p> | |
| <p>前草案(送審稿) (2015年12月2日)</p> | <p>第4次改正草案(意見募集稿) (2019年1月)</p> |
| <p>第16条(職務発明の奨励金及び報酬)</p> <p>職務発明創造に特許権が付与された後に、単位はその発明者又は創作者に対し奨励を与えなければならない。発明創造特許が実施された後、単位はその普及応用の範囲及び得られる経済効果に応じて、発明者又は創作者に対し、合理的な報酬を与えなければならない。</p> <p>単位は本法第6条第4項の規定に基づいて発明創造特許出願の権利が単位に属することを発明者又は創作者と約定した場合、単位は前項の規定に基づいて発明者又は創作者に奨励金及び報酬を与えなければならない。</p> | <p>第16条(職務発明の奨励金及び報酬)</p> <p>特許権が付与された単位は、職務発明をした発明者又は創作者に対し奨励を与えなければならない。発明特許が実施された後、その普及応用の範囲及び得られる経済効果に応じて、発明者又は創作者に対し、合理的な報酬を与えなければならない。</p> |

5. 手続関係

5-1. 本草案第 30 条(国内優先権)

| <p>本草案第 30 条は、国内優先権制度の改正であります。 現行法では、発明・実用新案のみ最初の中国出願より 12 カ月以内に国内優先権出願が可能ですが、本草案により、意匠についても、最初の中国出願日より 6 カ月以内に国内優先権出願ができるようになります。 ただし、外国出願を優先権主張した中国出願については、国内優先権出願は認められません。</p> | |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 現行法 | 第 4 次改正草案(意見募集稿) (2019 年 1 月) |
| <p>第 29 条(優先権)</p> <p>出願人は発明又は実用新案を外国で最初に特許出願した日から12ヵ月以内に、又は意匠を外国に最初に特許出願した日から6ヵ月以内に、同一主題について中国に出願する場合、当該外国が中国と締結している協定又は共に加盟している国際条約、又は相互に優先権を承認する原則により、優先権を享有することができる。 出願人が発明又は実用新案を中国に最初に特許出願した日から12ヵ月以内に、国務院専利行政部門に対して同一主題について特許出願する場合、優先権を享有することができる。</p> | <p>第 30 条(優先権)</p> <p>出願人は発明又は実用新案を外国で最初に特許出願した日から12ヵ月以内に、又は意匠を外国に最初に特許出願した日から6ヵ月以内に、同一主題について中国に出願する場合、当該外国が中国と締結している協定又は共に加盟している国際条約、又は相互に優先権を承認する原則により、優先権を享有することができる。 出願人が発明又は実用新案を中国に最初に特許出願した日から12ヵ月以内に、又は意匠を中国に最初に特許出願した日から6ヵ月以内に、また国務院専利行政部門に対して同一主題について特許出願する場合、優先権を享有することができる。</p> |

5-2. 本草案第 31 条(優先権主張手続き)

| <p>本草案第 31 条により、優先権主張の手続きにあたり、専利出願書類の謄本の提出期限が緩和されます。 発明、実用新案: 優先権主張する外国出願の出願日から 16 カ月以内 意匠: 現行法通り、中国出願日から 3 カ月以内</p> | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 現行法 | 第 4 次改正草案(意見募集稿) (2019 年 1 月) |
| <p>第 30 条(優先権主張の手続き)</p> <p>出願人が優先権を主張する場合、出願時に書面により主張し、3ヵ月以内に最初に特許出願した書類の謄本を提出しなければならない。書面による主張がなされていないか又は期限内に特許出願した書類の謄本が提出されていない場合、優先権の主張がなかったものと看做す。</p> | <p>第 31 条 (優先権主張の手続き)</p> <p>出願人が優先権を主張する場合、出願時に書面により主張し、かつ発明、実用新案を最初に特許出願する日から16ヶ月以内、または意匠を出願する日から3ヶ月以内に、最初に提出した特許出願書類の謄本を提出しなければならない。書面による主張がなされていないか又は期限内に特許出願した書類の謄本が提出されていない場合、優先権の主張がなかったものと看做す。</p> |

以上