



澳門大學
UNIVERSIDADE DE MACAU
UNIVERSITY OF MACAU

碩士研究生學位論文

題目：我國中藥知識產權保護

Intellectual Property Protection of Traditional Chinese Medicine

姓 名：何歡

學 號：MA961086

院 系：法學院

專 業：中文法學碩士

研究方向：商法經濟法

導師姓名：王懷宇

二 00 一 年 六 月

我國中藥知識產權保護

中文摘要：

近年來，我國中藥的知識產權保護問題成為中藥發展面臨的重要問題。圍繞如何保護中藥的知識產權，法學界、中醫藥領域的有識之士紛紛提出了自己的觀點，中醫藥知識產權保護也已經列入到國家知識產權發展戰略當中。

中藥知識產權保護之所以成為如此迫切需要解決的問題，與我國中藥產業的發展是息息相關的，我國中藥產業一方面存在許多自有的問題，另一方面受到外國植物藥產業的衝擊。正是由於我國中藥產業的發展存在一定困難，致使我國中藥產業利益受到一定程度的損害，從客觀上提出了保護中藥知識產權的要求。基於這一事實因素，本文首先從我國中藥產業發展內憂外患的現狀入手，分析我國中藥知識產權保護的必要性。就中藥知識產權而言，現有的專利制度、商標制度等能夠為其提供一定的保護，然而這些保護是存在一定局限性的，一方面傳統知識的特點決定了其與現代知識產權制度的原則要求存在許多不相符合之處；另一方面現有知識產權制度不能將傳統知識的方方面面都囊括其中，導致傳統知識持有者的利益不能得到全面的滿足與實現，因此如何給予中藥知識產權全面、有力的保護才是解決問題的重點。在分析過我國中藥知識產權保護應解決的問題之後，筆者認為保護中藥知識產權需要從兩個方面入手，一方面應當提高自身中藥產業化與現代化程度，提高自主創新能力，以適應現代知識產權制度的要求；另一方面應當在知識產權制度方面尋求突破，在現有知識產權制度框架下制定符合中藥特徵的中藥專利標準，另外還需要正視現有權利的不足，為中藥知識產權設定新的權利——即惠益分享權。這兩個方面的努力對於目前形勢下我國中藥知識產權保護是缺一不可的，如果僅提出以創新來適應現代知識產權制度，則只能實現現代技術下中藥的知識產權的保護，而我國傳統的中藥知識仍然被排除在知識產權制度之外，而傳統中藥知識在中藥領域佔據相當重要的位置，如不對其進行保護，則我國中藥知識的利益就無法得到全面保障；但如果僅提出突破現有制度進行創新，則與我國保護中藥知識產權的迫切程度不相適應，畢竟創設一種新的制度並得到全世界範圍內的認可是需要一定的時間作為基礎的。因此，雙管齊下地應對我國中藥知識產權保護是必要的。

關鍵詞：中藥，知識產權，知識產權壁壘，惠益分享

Intellectual Property Protection of Traditional Chinese Medicine

Abstract:

In recent years,intellectual property protection of traditional Chinese medicine has becoming one of the most important issue in the development of Chinese medicine. Scholars in legal and Chinese medicine all present their own ideas on this problem. In addition,it has been appeared in the State intellectual property development strategy.

Industrialization of traditional Chinese medicine is the important reason of intellectual property protection of traditional Chinese medicine.On the one hand,the level of traditional Chinese medicine industrial degree is low,on the other hand, foreign botanicals industry bring a tremendous impact on China. Just because the difficult on the development of traditional Chinese medicine industry,the intresets of this industry get lost.This objective phenomenon ask for intellectual property protection of traditional Chinese medicine. Based on this factor,in this article,firstly author introduce status of the Chinese medicine industry,and then analyze the importance of this protection. Although the existing patent and trademark system can protect the intellectual property of traditional Chinese medicine,this protection is limited. .On the one hand,because of the characteristics of traditional knowledge,it can not completely meet the principles of the modern intellectual property system, on the other hand,this modern intellectual property can not give all traditional knowledge enough protection,so that our intresets can not achieve.So how to give traditional Chinese medicine exhaustive protection is important.After analyze this question,author think that we need to protect the intellectual property of traditional Chinese medicine in two ways.One is increasing the degree of industrialization and modernization,so that the traditional Chinese medicine can conform the modern intellectual property system ,the other is breaking through the existing intellectual property system.And in the second method,we can draft a special standard for traditional Chinese medicine patent,also we can set up a new right for the intellectual property of traditional Chinese medicine,that is the right of benefit-sharing.All of these method is necessary.If just take the frist one,that only the innovation can get protection.But if just take the second one, the intellectual property of traditional Chinese medicine can not get protection immediately,because set up a new system and let all over the world accepted it need a long time.In short,these two method are all necessary.

Key words: traditional Chinese medicine, intellectual property, intellectual property barriers, benefit-sharing

目錄

一、緒論	7
(一)問題的提出	7
1、問題的研究現狀	7
2、本文所要解決的問題	8
(二)論文結構及研究方法	9
二、我國中藥與知識產權保護的必要性	11
(一)中藥知識產權的背景	11
(二)我國中藥產業化現狀	12
1、傳統與技術對我國中藥產業發展的限制	13
2、國外植物藥產業發展對我國中藥產業的衝擊	14
3、小結	17
(三)我國傳統中藥知識保護危機	17
三、我國中藥保護的相關措施及保護現狀	19
(一)國內保護	19
1、法律保護及現狀	19
2、行政保護及現狀	25
(二)國際保護	27
(三)小結	28
四、我國中藥知識產權保護的困境	28
(一)技術困境	28
1、專利保護層面存在的問題	28
2、商業秘密保護層面存在的問題	31
(二)制度困境	32
1、知識產權制度分析	33
2、我國中藥知識的特點	35
(三)小結	36
五、突破我國中藥知識產權困境的對策	37
(一)現有知識產權制度框架內的保護建議	37
1、加快中藥現代化和產業國際化	38
2、建立中藥專利標準	43
3、商標品牌意識	44
(二)現有知識產權制度的突破：惠益分享理論	44

1、惠益分享理論概述 -----	45
2、惠益分享理論應用於中藥保護的合理性 -----	47
3、惠益分享理論在各國的實踐-----	50
4、惠益分享制度的具體執行-----	54
5、惠益分享的遠期發展 -----	61
六、 結論-----	62
參考文獻： -----	64
致謝： -----	68

