

当发生争议时，首先应查看双方签署的合同/协议是否就争议的问题有相关约定。如果有约定，按照约定协商处理；如果没有相关约定，且双方不能协商一致，可以找有关机构进行调解。合同当事人还可以请求合同管理机关、仲裁机构、法庭等进行调解。双方协商不成，不愿调解的，可根据合同中规定的仲裁条款或双方在纠纷发生后达成的仲裁协议向仲裁机构申请仲裁。如果合同中没有订立仲裁条款，事后也没有达成仲裁协议，合同当事人可以就合同纠纷起诉到法院，寻求司法解决。

此外，为避免发生争议，建议企业在确定合作方时，提前做好背景调查，签署保密协议及合作协议，约定清楚合作双方的权利及义务、知识产权的归属及相关违约责任、争议的解决办法、诉讼的管辖法院等，以保证自身利益。

六、研发中的其他知识产权风险管理

（一）研发选型阶段的外购物料或原料药相关知识产权风险

企业研发在选型阶段一般会选用外购物料或原料药，如果选购的原料、元器件或零部件有侵犯他人知识产权的风险，在完成产品上市后，可能会收到要求停止侵权的律师函或被起诉。对于医药企业来说，对于尚在专利保护期内的品种，特别是仍然存在化合物、晶型等专利保护的，即使利用采购的原料药制成制

剂上市销售，也有可能构成侵权行为。

研发选用的外购物料或原料药涉嫌侵权时，对企业的影响有：

① 在产品上市前发现侵权，企业为了预防产品上市后被起诉的风险，将不得不停止产品上市，重新寻找替代物料，甚至更改设计方案。这样，不但给企业带来前期的研发投入的损失，企业也将因产品延迟上市错失市场良机。

② 产品上市后发现侵权，可能导致企业被起诉或行政处罚，产品被迫停止销售，商誉受损，承担经济赔偿责任。

对长期开展此类工作的企业的内部管理建议包括：

① 在选用外购物料时，应对外购物料进行知识产权调查，明确供方对该物料是否拥有知识产权或相应授权。

② 选型物料要有备选方案或多家供方，以便在发现侵权时，能快速选用其他不侵犯知识产权的同类物料替代。

③ 新品首批上市时要清晰记录产品去向，当出现侵权问题时，方便企业追踪、快速处理。

④ 在供方合同或协议中要明确划分侵权责任，增加侵权担保条款，规避因供方侵权给企业带来的风险。

⑤ 在选择供方时，尽量选择拥有知识产权或知识产权保护意识较强的供方。

⑥ 原料药采购前应当对该品种的专利保护情况进行充分调查。对于无法规避的专利，例如化合物专利，可以等待其到期；而对于晶型、制剂等，可以采取规避设计或挑战专利的方式以争取提

前上市。

（二）信息不当披露引起的知识产权风险

研发信息的不当披露可能会引起企业的知识产权流失，常见的有以下两种情形：

① 企业或合作的科研机构、高校等参与技术研究开发的人员对外发表了论文，在微博、微信朋友圈披露了含有技术或产品的内容或图片，造成专利技术方案被提前公开，破坏了技术方案的可专利性，导致企业自身无法获得专利授权。

② 企业或合作的科研机构、高校等参与技术研究开发的人员在微博、微信朋友圈、专业领域论坛或其他公开刊物上披露了研发信息，被同行或竞争对手获悉企业的技术方案中的产品方向，直接使用或提前改进推出同类产品，抢占市场。

因此，建议企业对内部研发人员和外部合作机构就信息披露事项进行管理和规范，主要包括：

① 对内制定相应的信息披露制度规范，研发信息必须经过审核后才能对外披露。

② 对外完善合作协议，在委托开发、合作开发协议中增加对信息披露的限制内容或限定信息披露的必经程序。

③ 企业在技术引进、技术转让前要排查参与研发的人员是否有对外披露信息，规避因被提前公开而降低专有技术的市场价值。

（三）使用开源软件的知识产权风险

开源软件由于其内在的源代码公开、组件丰富等属性，在软件开发过程中逐渐占据了重要的位置。《Veracode 2017 年软件安全报告》曾提到“如今一个软件中平均 75% 的软件代码都来自开源组件”。

在企业日常经营活动中，如果未重视开源软件合规管理，将面临以下五方面潜在风险。

1. 商业声誉风险

基于开源许可证的不担保责任条款，开源组件提供者往往不承担源代码带来的任何责任，因此企业利用开源组件开发商业软件时，有可能无意中使用了权属不清的源代码。一旦事实被炒作，可能会对企业商业声誉造成影响。

2. 许可证违约风险

不同的开源许可证有不同的知识产权保护要求。开发人员容易忽略某些许可证的条款或者很难兼顾多个许可证竞合的要求，使得企业面临违约风险。

3. 第三方专利风险

开源软件是具体的代码，代码背后的数据处理逻辑可能涉及独立第三方在先申请的专利。企业在利用开源软件开发时可能面临侵犯第三方专利权的风险。

4. 专利申请成本风险

有的开源许可证会限制在开源代码修改过程产出专利，或者

约定产出的专利视为免费提供给开源软件的所有使用者，因此企业在申请专利时需要提前了解有关规则并予以统筹考虑，避免增加不必要的专利申请成本。

5. 未获得商标授权风险

有的开源软件要求必须经过开源软件商标的认证，甚至要求开发者付费后才能使用。例如，OSI（Open Source Initiative）组织要求经其认证的开源软件务必在其复制件上附上商标“OSI Certified”；没经过OSI认证的软件不能擅自使用该认证商标，否则会面临侵犯集体商标的诉讼。

对长期开展此类工作的企业的内部管理建议包括：

① 明确管理归口。在研发部门或知识产权部门设立专门的管理岗位统筹企业的开源软件管理工作，其工作职责包括代码审核、制定开源策略、拟定风控机制、内部使用备案。

② 制订许可证使用指引。将开发中可能涉及的许可证进行分级管理，形成《开源许可证使用指引》，明确哪些属于严苛许可证，禁止使用；哪些属于慎用许可证，应谨慎使用；哪些属于宽松许可证，推荐使用。

③ 软件代码扫描。对于将作为商业软件使用的开发项目，应当对软件源代码进行扫描，目的是确保软件产品不包含风险较高许可证的源代码段。如发现包含高风险源代码段，应当退回开发人员修改或征求研发高管意见以确定处理措施。对经过扫描的源代码，对其开源许可证进行备案。

(四) 使用未经授权的开发工具的知识产权风险

企业研发涉及的开发工具很多，包括：工业设计类、机械结构设计类、电子硬件设计类、软件开发类、包装设计类等。如果企业研发人员的正版意识薄弱，或企业没有规范开发工具的管理，则可能出现使用盗版软件的侵权风险。

企业出现使用盗版软件的侵权风险有以下几种情形：

- ① 企业技术（IT）人员给研发人员的工作电脑安装了未经授权的开发工具供研发人员使用。
- ② 研发人员自行在工作电脑上安装了未经授权的开发工具。
- ③ 开发工具的非必要使用者在工作电脑上安装了未经授权的开发工具，如项目经理或其他职能人员为了查看方便而安装。
- ④ 开发工具的使用超出了授权范围。

对企业开发工具的管理建议包括：

- ① 对研发必需的开发工具，通过购买获得授权，合法使用。
- ② 制定和完善开发工具使用管理规范，对研发人员使用的开发工具进行登记，由专人统一管理，明确开发工具使用人、使用范围。
- ③ 提高研发员工的正版化意识。

企业知识产权保护指南