

《专利资产评估》教案设计

所属学科	资产评估
课程名称	专利资产评估
授课对象	资产评估班本科三年级
授课时长	8课时

【本章分析】

重点关注专利的概念和特征、 专利资产评估对象的界定、专利资产的价值影响因素以及各种目的下专利资产评估的注意事项， 并利用所学评估方法掌握专利资产的价值评估。

【本章知识框架】

主要考点	重要性
专利的概念和特征	★
专利资产评估对象的界定	★★
专利资产的价值影响因素	★★
专利资产评估注意事项	★★
专利资产评估	★★★★

【本章知识点精讲】

第一节 专利资产相关知识及专利资产评估概述

【知识点】专利与专利权

（一）专利与专利权的概念

专利是一个法律概念，是专利权的简称。专利是指由国家专利局或代表几个国家的地区机构认定，根据法律批准授予专利所有人在一定期限内对其发明创造享有的独占使用权、转让权、许可权等权利。专利可分为发明专利、实用新型专利和外观设计专利。

类别	特征	法律保护期限
发明专利	必须利用自然规律	20 年
	是具体的技术性方案	
	是新的技术方案	
实用新型	一种新的技术方案	10 年
	仅限于产品，不包括方法	
	产品必须具有固定形状、构造	
外观设计	必须与产品相结合	15 年
	必须能在产业上应用	
	富有美感	

此外， 在其他国家还设有植物专利、产品专利、方法专利、改进专利、独立专利、从属专利、输入专利等。

（二）专利权产生的条件

能否被授予专利权， 需要从积极条件和消极条件两个方面探讨。

积极条件是如果要被授予专利权必须具备的条件；消极条件是不能被授予专利权的情形。

1. 专利权产生的积极条件

(1) 新颖性。

新颖性是指在**申请日以前没有**同样的该发明或者实用新型，即不属于现有技术；没有在国内外出版物上公开发表过、在国内外公开使用过或者以其他方式为公众熟知；也没有任何单位或者个人就同样的发明或者实用新型在申请日以前向国务院专利行政部门提出过申请，并且记载在申请日以后公布的专利申请文件或者公告的专利文件中。

(2) 创造性。

创造性是指与现有技术相比，该发明具有突出的实质性特点和显著的进步，该实用新型具有实质性特点和进步。“实质性特点”是指发明创造具有一个或者几个技术特征，与现有技术相比较有本质的区别。因此，凡是发明创造所属技术领域的**普通技术人员都不能直接**从现有技术中得出构成该发明创造的全部必要技术特征的，都应当被认为具有实质性的特点。

在评定一项发明创造是否具有实质性特点时，不仅要考虑技术方案本身的内容，而且还要考虑它的目的和效果，并把它们作为一个整体来理解。在创造性的要求上，对发明要求有“突出”的实质性特点和“显著”的进步，与实用新型的要求相比较，显然，对发明的创造性要求要高得多。

(3) 实用性。

实用性是指该发明或者实用新型能够**制造**或者**使用**，并且能够产生**积极效果**。一般而言，实用性包括技术属性和社会属性两个方面。从技术属性而言，发明创造要具有在工业上被付诸应用的技术上的可能性。从社会属性而言，发明创造要具有一定的社会效果，能够对社会有用。

实用性一般具备三个条件：

- ①属于技术课题的解决方案；
- ②具有再现性，在工业上能够制造和使用的现实可能性；
- ③具有有益性，能够产生有益的社会效益。

2. 专利权产生的消极条件

(1) 违反国家法律、社会公德或者妨害公共利益的发明创造，不授予专利权。

(2) 以下对象，不得被授予专利权：

①科学发现；②智力活动的规则和方法；③疾病的诊断和治疗方法；④动物和植物品种；⑤原子核变换方法以及用原子核变换方法获得的物质；⑥对平面印刷品的图案、色彩或者二者的结合做出的主要起标识作用的设计；⑦对违反法律、行政法规的规定获取或者利用遗传资源，并依赖该遗传资源完成的发明创造。

(三) 专利权的申请

1. 专利权申请的原则

(1) **诚实信用原则**。

应当遵循诚实信用原则，不得滥用专利权损害公共利益或者他人合法权益。

(2) **书面原则**。

任何手续都应当采用书面形式。

(3) **单一性原则**。

即一项申请只能要求保护一项发明创造或者与属于一个总的发明构思有联系的一组两项以上的发明创造。但是，单一性原则允许申请人就属于一个总的构思或者有联系的技术方案提出发明专利或实用新型专利申请。

对于外观设计来说，允许在一份申请中就同一产品两项以上的相似外观设计或者用于同一类别并且成套出售或者使用的产品的两项以上的外观设计提出专利申请。

(4) **先申请原则**。

两个以上的申请人分别就同样的发明创造申请专利的，专利权授予**最先申请的人**。两个以上的申请人在**同一日期**分别就同样的发明创造申请专利的，应当在收到国务院专利行政部门的通知后自行**协商确定**专利申请人。

(5) **优先权原则**。

①专利申请人就其发明创造自第一次提出专利申请后，在**法定期限内**，又就相同主题的发明创造提出专利申请的，根据有关法律规定，其在后申请以第一次申请的日期作为其申请日。专利申请人依法享有的这种权利就是优先权，其在先申请的日期称为优先权日。

②申请人要求发明、实用新型专利优先权的，应当在向国务院专利行政部门提交专利申请时提出书面声明，并且在第一次提出申请之日起**16个月**内，提交第一次提出的专利申请文件的副本；

③申请人要求外观设计专利优先权的，应当在申请的时候提出书面声明，并且在**3个月**内提交第一次提出的专利申请文件的副本。

④申请人未提出书面声明或者逾期未提出专利申请文件副本的，视为未要求优先权

⑤申请人在一件专利申请中，可以要求一项或多项优先权；要求多项优先权的，该申请的优先权期限从**最早**的优先权日起算。

2. 专利申请文件

(1) 发明或者实用新型专利：

请求书、说明书及其摘要、权利要求书等；

(2) 外观设计专利：

请求书、该外观设计的**照片或图片**以及对该外观设计的简要说明等，并且应当写明使用该外观设计的产品及其所属的类别。

3. 专利申请的审查与批准

后面介绍专利资产的时候介绍

(四) 专利权的权属

1. 专利权的一般归属

原则上，申请专利的权利属于发明人或者设计人；申请被批准后，该发明人或者设计人为专利权人。

(1) 发明人

有三种人不能被认为是发明人或设计人：

①只负责组织工作的人；②为物质条件的利用提供方便的人；③其他从事辅助性工作的人。

两个以上的人对同一发明创造共同构思，并且都做出了创造性贡献的人，为共同发明人或共同设计人，其发明创造称为共同发明。

发明人、设计人只能是自然人，不受年龄限制。

(2) 申请人

专利申请人指有资格就发明创造向国务院专利行政部门申请专利的人，或者是已经向国务院专利行政部门提出专利申请的自然人、法人或其他组织。

专利申请人可以是发明人、设计人，也可以不是发明人、设计人。

(3) 专利权人

专利权人是指依法在特定期限内对特定发明创造享有专有权利的主体。专利申请人的专利申请获得国务院专利行政部门批准后，就成为专利权人。

专利权人也可以通过**转让、继承**获得专利权。

2. 职务发明的权利归属

职务发明创造的专利申请权、专利权属于发明人、设计人所在单位。

该单位可以依法处置其职务发明创造申请专利的权利和专利权，促进相关发明创造的实施和运用。

（1）如果是“利用本单位物质技术条件完成的发明创造”，单位与发明人、设计人之间就专利申请权、专利权归属有约定的，从约定。

（2）职务发明创造的发明人、设计人享有受奖励或获得报酬的权利，包括基于发明创造的完成应得到的奖励和基于发明创造的实施应得到的报酬。职务发明创造专利实施后，专利权人应当根据其推广应用的范围和取得的经济效益，对发明人或者设计人给予合理的报酬。

国家鼓励被授予专利权的单位实行**产权激励**，采取股权、期权、分红等方式，使发明人或者设计人合理分享创新收益。

（3）职务发明创造的发明人、设计人享有**署名权**，即发明人、设计人有权表明他是该项发明创造的发明人或设计人。

（4）法人或者其他组织转让职务发明创造时，职务发明创造的完成人享有以同等条件优先受让的权利。

3. 合作发明的权利归属

如果发明创造属于共同发明创造，即两个以上单位或者个人合作完成的发明创造，申请专利及专利权归属按以下规定办理：

（1）如果双方另有协议约定专利申请或专利权归属的，按约定办理。

（2）如果没有约定，则申请专利与获得专利的权利属于各方共同所有，其中一方不得剥夺其他方的权利；如果一方转让其专利申请权的，其他各方在同等条件下优先受让；如果一方声明放弃其共有的专利申请权的，以后不再享有专利权，但可以免费实施该专利；如果任何一方不同意申请专利，则其他方均不得申请专利。

4. 委托发明的权利归属

发明创造属于委托发明创造，即一个单位或者个人接受其他单位或者个人委托所完成的发明创造，申请专利及专利权归属按以下规定办理：

（1）如果双方另有协议约定专利申请或专利权归属的，按约定办理。

（2）如果没有约定，则申请专利的权利及专利权归受托人所有；受托人转让其专利申请权的，委托人在同等条件下优先受让；受托人取得专利权的，委托人可以免费实施该专利。

（五）专利权的保护范围

专利权人的专利权受法律保护。下列行为会构成专利侵权：

（1）未经专利权人许可，为生产经营目的制造专利产品。

（2）未经专利权人许可，为生产经营目的而使用专利产品、使用专利方法以及使用依照该专利方法直接获得的产品，构成侵犯专利权。使用人不知道是侵权产品而使用的，同样构成侵权行为，但使用人能证明其**产品合法来源的**，**不承担**赔偿责任。使用人在已知或有充分理由应知是侵权产品时仍继续使用的，则不能免除赔偿责任。

(3) 未经专利权人许可，为生产经营目的许诺销售和销售专利产品或依专利方法直接获得的产品，不论“不知”还是“明知”，均构成侵权。但是使用者或销售者在“不知”的情况下，能证明其产品合法来源的，可免除其赔偿责任。

(4) 进口专利产品或进口依照专利方法直接获得的产品。进口商未经许可，将专利权人已在中国取得专利的产品或者依其在中国已取得专利的方法生产的产品输入境内，这种进口行为即构成侵犯专利权的侵权行为。

(5) 假冒他人专利。

下列行为不经专利权人许可而实施其专利**不视为侵犯专利权**：

(1) 专利权用尽

专利权人制造、许诺销售、进口或者经专利权人许可制造、进口的专利产品或者依照专利方法直接获得的产品由专利权人或者经其许可的单位、个人售出后，其他人使用、许诺销售、销售、进口该产品的，不视为侵犯专利权。

(2) 先用权规则

在专利申请日以前已经制造相同产品、使用相同方法或者已经做好制造、使用的必要准备并且仅在原有范围内继续制造、使用的，不属于侵犯专利权的行为。

(3) 临时过境规则

临时通过中国领陆、领水、领空的外国运输工具，依照其所属国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约，或者依照互惠原则，为运输工具**自身所需要**而在其装置和设备中使用有关专利，不用得到专利权人许可。

(4) 合理使用规则

专为科学研究和实验而使用有关专利不属于侵权行为。

即在实验室条件下，为了在已有专利技术的基础上探索新的发明创造，演示性地利用有关专利，或者考察验证有关专利的技术效果而利用有关的专利技术。

(5) 为提供行政审批所需要的信息，制造、使用、进口专利药品或者专利医疗器械的，以及专门为其制造、进口专利药品或者专利医疗器械的，不视为侵犯专利权。

【知识点】专利资产

1. 专利资产的概念

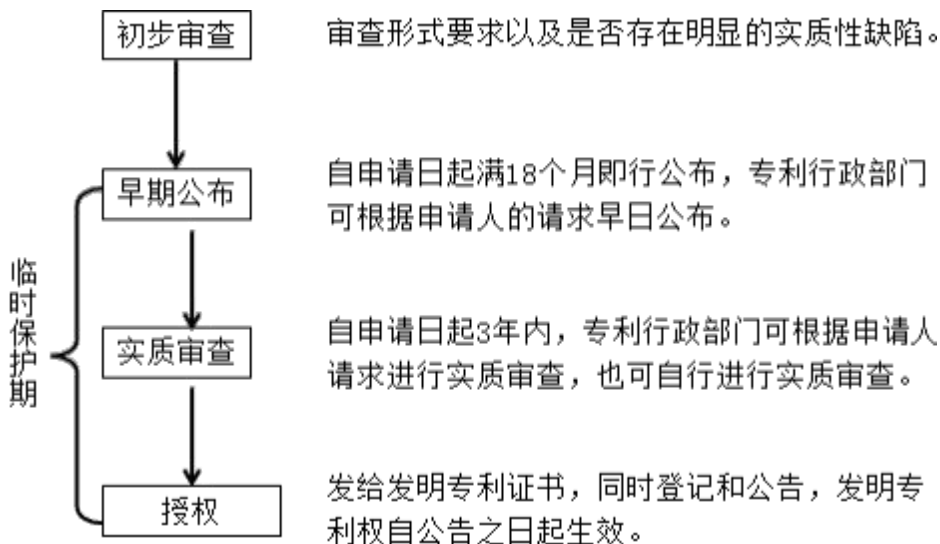
专利资产是专利权资产的简称。专利需要满足下列三点关键要素：

- ①能在经营活动中一段时间内**持续**发挥作用；
- ②能带来**经济利益**；
- ③专利的获利能力是通过**法律保护**获得的。

专利资产一定是已经经过法定程序审查批准并在专利权保护有效期内的一项专利权。

2. 专利申请过程

- ①发明专利申请的审批程序主要包括**受理**、**初步审查**、**公布**、**实质审查**以及**授权**五个阶段。



②实用新型或者外观设计专利申请的审批程序主要包括受理、初步审查和授权三个阶段。

实用新型和外观设计专利申请采取“初审登记”制，即：经初步审查没有发现驳回理由的，由国务院专利行政部门作出授权决定，发给专利证书，登记并公告，专利权自公告之日生效。

3. 专利权的理解

①并不是所有的专利权都可以形成专利资产。对于那些已失效的专利申请或专利，由于已不受专利法的保护，就不能构成专利资产。

②该专利已经提出申请，但是尚没有完成专利的审查批准程序，能否形成专利资产不能确定。

③该专利虽然已经经过法定审查程序并且已经被批准成为专利，但是该专利发挥作用尚需要经过其他法律、法规规定的审查程序，如新药方面的专利，能否获得药品生产许可证尚未确定，未来能否持续发挥作用产生收益尚不能确定。

对于②③两种情形称为“或有专利资产”，需要采用一些特殊的评估方法。

4. 专利资产的特征

(1) 法律特征

专利权是依《专利法》而界定的权利。

①专利资产的时效性

法律规定的。发明专利权的法律保护期限为20年，实用新型专利权10年，外观设计专利权的期限为15年，均自申请日起计算。

【新增】

自发明专利申请日起满4年，且自实质审查请求之日起满3年后授予发明专利权的，国务院专利行政部门应专利权人的请求，就发明专利在授权过程中的不合理延迟给予专利权期限补偿，但由申请人引起的不合理延迟除外。

另外，为补偿新药上市审评审批占用的时间，对在中国获得上市许可的新药相关发明专利，国务院专利行政部门应专利权人的请求给予专利权期限补偿。补偿期限不超过5年，新药批准上市后总有效专利权期限不超过14年。

【例·单项选择题】某专利权法律保护期限是20年，经评估人员鉴定，评估基准日后的第一年收益为100万元，但是由于技术进步等原因，该专利权的收益将受到影响，每年递减10万元。假设折现率为10%。则该专利权的评估值最接近于（ ）万元。

A. 385

- B. 555
- C. 297
- D. 100

『正确答案』A

『答案解析』收益期限有限，纯收益每年递减，注意这里的收益期限要重新确定，即 $100/10 = 10$ ，而不是 20。折现计算得到专利权的评估值约为 385 万元。

计算过程为： $100/(1+10\%) + 90/(1+10\%)^2 + 80/(1+10\%)^3 + 70/(1+10\%)^4 + 60/(1+10\%)^5 + 50/(1+10\%)^6 + 40/(1+10\%)^7 + 30/(1+10\%)^8 + 20/(1+10\%)^9 + 10/(1+10\%)^{10} = 385.54$ （万元）

②专利资产的地域性

专利资产的地域性是指一项技术仅在其获得专利权的国家或地区依当地专利法的规定获得保护。

③专利资产的约束性

专利资产的范围是由“专利权利要求书”确定的。

（2）技术特性

专利法保护的客体是具有**新颖性、创造性和实用性**的技术方案。

①专利资产的技术**公开性**

给予专利权人一段时期的技术垄断换取技术的公开，从而促进技术进步及科技创新。

②专利资产的技术可能存在着**不完整性**

企业及个人在申请专利过程中，会或多或少保留一些技术诀窍。影响技术的价值。

③专利资产的技术可能**存在不成熟性**

“产品未到，专利先行”已成为当今各企业的基本战略之一，这也使得很多专利技术在申请时并不成熟。

（3）经济特征

①专利资产具有**垄断收益**

专利权是一种法定的垄断权，其他企业及个人未经专利权人许可，不能使用该专利技术，这是该专利获得超额收益的保证。

②专利资产的**收益不稳定性**

主要体现为专利在应用过程中存在的风险，包括技术风险、市场风险、资金风险及管理风险。另外还有专利资产交易价格的不确定性、技术移植的难度及技术交易的多样性。

③专利资产的研发**成本不易界定**

技术研发的成本与技术价值往往没有直接的对应关系，而且研制的成本难以核算。同时企业往往从事多项研究，难以分离某一特定专利资产的成本，从而导致专利资产的研发成本较难界定。

④专利资产之间的**可比性弱**

专利资产作为一项无形资产，通常很难找到相同或类似的可比对象，因为专利资产必须具备新颖性、创造性和实用性，每项专利均具有独特性，通常不同专利资产之间的可比性不强。

【历年试题·单选题】下列无形资产中，不属于专利资产法律特征的是（ ）。

- A. 时效性
- B. 约束性
- C. 地域性

D. 保密性

『正确答案』D

『答案解析』专利资产法律特征包括：时效性、地域性、约束性。

【知识点】专利资产评估概述

（一）专利资产评估对象的界定

专利资产评估对象是指专利资产权益。

1. 明确专利资产的基本状况

（1）专利种类及名称。（如发明专利名称为“一种变频空调系统及其控制方法”）

（2）专利申请号或专利号。

（3）专利的法律状态。

包括所有权人及其变更情况、专利所处的专利审批阶段、年费缴纳情况、专利权的终止、专利权的恢复、专利权的质押，以及是否涉及法律诉讼或者处于复审、宣告无效状态。

（4）专利权利要求书所记载的权利要求。

权利要求是发明和实用新型专利保护范围的依据。专利权利要求书所记载的权利要求包括产品权利要求和方法权利要求。

外观设计专利权的保护范围以表示在图片或者照片中的该外观设计专利产品为准。

（5）专利资产的权利形式。

①所有权

所有权是所有权人对自己的不动产或者动产，依法享有占有、使用、收益和处分的权利。专利资产属于无形资产，一般不涉及占有的概念，但是会涉及使用、收益和处分的概念。

【提示】专利所有权转让应当注意以下问题：

- i 专利资产只能作为一个整体转让。根据“一申请一发明”原则，每项专利只涉及一项发明创造，因此，专利权人不能将其专利权分割转让。
 - ii 中国单位或者个人专利权人向外国人、外国企业或者外国其他组织转让专利申请权或者专利权的，应当依照有关法律、行政法规的规定办理手续。
 - iii 转让专利申请权或者专利权的，当事人应当订立书面合同，并向国务院专利行政部门登记，由国务院专利行政部门予以公告。
 - iv 专利申请权或专利权的转让自经国务院专利行政部门登记之日起生效。
- 专利所有权转让，需要在国家知识产权局变换专利登记证书。

②许可使用权

分为授权许可和特别许可两部分。授权许可是指专利所有权人通过合同、协议授权许可他人使用专利；

特别许可又可分为开放许可和强制许可。

i 授权许可

授权许可	权利内容
独占许可使用权	甲是专利权人，许可乙使用，乙不得再转让，甲自身也不能使用（一般情况下许可费最高）
排他许可使用权	甲是专利权人，许可乙使用，甲保留使用的权利，但不能再许可别人使用

(独家 使用权)	
一般许可使用权	甲是专利权人，许可乙使用，甲保留使用的权利，同时可以许可丙、丁等使用（多方可用）

ii 开放许可

开放许可是指权利人在获得专利权后自愿向国务院专利行政部门提出开放许可声明，明确许可使用费，由国务院专利行政部门予以公告，在专利开放许可期内，任何单位或个人可以按照该专利开放许可的条件实施专利技术成果。

实行开放许可的专利权人可以与被许可人就许可使用费进行协商后给予普通许可，但不得就该专利给予独占或者排他许可。

iii 强制许可

强制许可是根据《专利法》的相关规定，在某种特定前提下，国家可以对某些专利进行强制许可，取得实施强制许可的单位或者个人不享有独占的实施权，并且无权允许他人实施，被许可方还需要向专利权人支付许可使用费。

【提示】

①在专利评估实务中还存在一种许可使用权情况，称为“具有再许可使用权的许可使用权”，是指在特定时间内，在特定区域内，根据许可协议约定，被许可人除自己实施专利权外，可以再许可他人实施专利的许可使用权。

②一般认为专利许可使用权是不能作为出资的，如果要作为出资，应该至少需要具有再许可权利。

（6）专利申请日和专利授权日

专利申请日是指国务院专利行政部门收到专利申请的请求书、说明书和权利要求书的日期。专利申请日是专利保护期限的**起始时间**，也是专利审查员及评估专业人员判断申请技术新颖性及创造性的时间点，是一个很重要的时间点，记录在专利申请受理通知书和专利证书上。

专利授权日是指实用新型专利申请和外观设计专利申请经过初步**审查合格**后，国务院专利行政部门所指定的**法定公告的日期**，以及发明专利申请根据发明专利申请人的请求，经过实质审查合格后，国务院专利行政部门所指定的法定公告的日期，是专利权的**生效日**。

（7）单项专利或专利资产组合

专利评估中需要明确是单项专利的评估还是专利资产组合的评估。

①带有有效的许可使用协议的专利所有权

指专利所有人已经许可他人使用其专利，并且这种许可协议不因所有权转移而失效；（买卖不破租赁）

②单独的一项专利所有权与带有许可他人使用协议的专利所有权应该视为不同的评估对象；

③仅自用的专利所有权应该界定为专利所有权，而带有有效许可他人使用的专利所有权应该界定为专利所有权与一个合同权益（合同义务）的组合。

实务中常见的带有许可协议的专利所有权评估包括：

①专利所有权转让条款规定，受让方在受让专利所有权时，**必须许可**出让方使用；

②已经将专利许可给第三方，现在要将该专利**转让**给其他方；

③已经许可他人使用，现在要将该专利进行**质押**目的的评估等。

2. 核实专利权的有效性

专利资产凭借法定的垄断权，为特定权利主体带来经济收益。

(1) 核实该专利是否为有效专利，著录项目**是否属实**

①对专利权的核实，不能仅凭“专利证书”确认该专利的有效性。

②“专利证书”虽是依法授予专利权的凭证，但在授权以后，专利权随时可能因各种原因而失效，还必须要求委托人提供有关专利管理机关出具的确权证明，或通过检索，确认该专利权的法律状态是否有效。

③对于已向专利部门提出专利申请并正在受理中的专利申请权，要核实专利部门发出的“受理通知书”和缴费凭证等。

(2) 核实该专利**是否具有专利性**

由于我国对实用新型专利实行初步审查制度，很多已授权的实用新型专利是不符合专利法的实质性要求的。因此，即使是有效的实用新型专利，仍可能因不具备“三性”（新颖性、创造性和实用性），经过无效程序，丧失专利权。只有在确定专利权有效的前提下，才能够开展对专利的评估。

(二) 专利资产价值影响因素

1. 专利权的**法律状态**

专利权是依法而获得的权利，而相关法律规定不仅确定了保护对象、保护期限及相应权利，而且对权利的获得及要求均做出了详细的规定。

(1) 申请专利的权利、专利申请权和专利权

①申请专利的权利是指在发明创造完成后，权利人有权决定是否要申请专利以及如何申请专利。

②专利申请权是指在就发明创造向国家知识产权局提出专利申请之后，专利权申请人享有的是否继续进行专利申请程序、是否转让专利申请的权利。

③专利权是指发明创造被授予专利权后，专利权人享有禁止他人实施其专利权、许可他人实施其专利权、向他人转让或者质押其专利权的权利。

我们评估的专利可能是已经确权的专利权资产，也可能是尚在申请阶段的专利，因此应该明确说明被评估对象的专利权是已经确权的专利权还是正在申请阶段的专利申请权，或者是需要进一步批准才可以实施的专利。（药品方面的专利）

(2) 专利权的**无效宣告、终止与恢复**

①专利的无效宣告

是指自国务院专利行政部门公告授予专利权之日起，任何单位或者个人认为该专利权的授予不符合《专利法》及其实施细则有关规定的，可以请求国务院专利行政部门宣告该专利权无效。

无效宣告的理由具体包括：

i 不符合《专利法》规定的**实质性要件**；

ii 专利说明书、权利要求书的**撰写不符合**法律规定；

iii 对专利申请文件的**修改不符合**法律规定；

iv 被授予专利权的智力成果**不属于**可授予专利权的范围；

v 有在先申请等。

宣告无效的决定，由国务院专利行政部门登记和公告。原则上，被宣告无效的专利权自始即不存在。

但宣告专利权无效的决定，对在宣告专利权无效前人民法院作出并已执行的专利侵权的判决、调解书，已经履行或者强制执行的专利侵权纠纷处理决定，以及已经履行的专利实施许可合同和专利权转让合同，**不具有追溯力**。

专利 终止	期满终止	发明专利权的期限为 20 年，实用新型专利权 10 年，外观设计专利权的期限为 15 年，均自 申请日起计算
	期满前终止	没有 按照规定 缴纳年费 的，或专利权人以书面声明放弃其专利权的，专利权终止，由专利行政部门登记和公告
专利 恢复		当事人 因不可抗拒 的事由延误专利法或实施细则规定的期限，或者专利行政部门指定的期限，导致权利丧失的，可以 自障碍消除之日起 2 个月内 ，最迟自 期限届满之日起 2 年内 ，向国务院专利行政部门请求恢复权利
		当事人因其他 正当理由 延误的，自收到专利行政部门的通知之日 2 个月 内，请求恢复权利

①从上面分析可以看出，一项专利技术可能因未通过实质性审查而根本得不到《专利法》的保护，也就不能成为专利资产评估对象；

②无效请求的审查结果可以是全部无效、部分无效或维持专利权；

③在对某项专利权进行价值评估的时候，应该事先了解该项专利是否经过无效请求等程序的审查、审查的结果是什么，据此对评估对象的内容进行相应的修正和调整。

（3）专利权的对外许可

实施许可权指权利人许可他人实施其专利并收取专利使用费的权利。

①任何单位或者个人实施他人专利的，应当与专利权人订立实施许可合同，向专利权人支付专利使用费。

②专利权人与他人订立专利实施许可合同的，应当自合同生效之日起 **3 个月内**，向国务院专利行政部门备案。

③申请备案的专利实施许可合同应当以**书面形式订立**。

④一项专利如果已经有有效的对外许可合同，则这项专利原则上与没有对外许可合同的专利是不一样的专利；

⑤如果对外许可专利全部是按照**市场价值**收取许可费用，则可能会因为专利的价值发挥充分而对标的专利价值产生**正面影响**；

⑥如果对外许可合同不是按照市场价值收取许可费，或者根本不收取费用，则由于这些许可合同会增加竞争对手、瓜分市场份额等因素，将对标的专利产生**负面影响**。

另外，专利权的时效性、地域性和约束性等特征，以及在持有期内的质押、保全和解除也会对相应专利资产的价值产生影响。

2. 专利权利要求内容与保护

①专利的权利要求是指该项专利要求法律保护的核心内容，如果一项专利的权利要求恰当，则可以有效避免被竞争者轻易“绕”过去的可能，也就是可以有效保护专利的核心，避免出现侵权的可能，因而增加专利应有的价值。

②质量高的专利权利要求应该使得权利保护范围大且没有非必要技术特征，权利要求清晰有条理，对出现侵权产品也容易取证。

③权利稳定性一般是指专利权授权后对抗无效请求的能力。发明专利由于经过实质审查，其稳定性就高；而实用新型和外观设计专利有可能没有进行实质性审查，因此稳定性就低。一般来说，稳定性高的专利的价值要高于稳定性低的专利的价值。

3. 专利的创新性及实用性

①如果一项专利，其竞争对手通过成本差不多的其他技术途径或方法也可取得一样的效果，这样的专利经济价值是不高的，因为其创新性不够；

②如果竞争对手无法采用其他方式轻易地达到同样的效果，这样的专利其创新性较高，价值也会较高；

③专利的实用性也会对价值产生影响。其一是**可靠**，其二是**实施成本尽可能低**。同样的技术，可靠性高的技术价值一定会高于可靠性低的技术，实施成本低的技术价值一定会高于实施成本高的技术。

4. 专利产品的发展前景

专利的价值是需要通过专利实施，也就是使用专利生产专利产品或者提供专利服务来实现，因此专利的价值与可以生产的专利产品或提供的专利服务是否具有良好的市场前景密切相关。具有良好市场前景的专利产品其价值一定要高于不具有市场前景的专利，例如，物美价廉的签字笔已越来越多被人们使用，钢笔的使用越来越少，如果现在有一项更好地生产钢笔的专利技术，从行业发展因素来讲这项专利的价值一般也不可能很高。

5. 专利的应用领域与保护力度

①专利的保护期被称为专利的“长度”，专利的应用领域和专利的保护力度被称为专利的“宽度”；

②专利的宽度可以用侵权行为的惩罚金或者在专利保护范围内专利权人获得的超额垄断利润来代表；

③专利宽度越大，对侵权的惩罚额越高，这样竞争者就会越少，专利权人获得的超额垄断利润就越大，因此专利的价值也越高。（生物技术公司）

【历年试题·单选题】下列关于专利资产价值影响因素的说法中，正确的是（ ）。

A. 经过实质审查的发明专利相比尚处于申请阶段的发明专利，具有更高的稳定性通常具备更高的评估值

B. 经过无效请求审查程序的专利，就不再受到法律保护不能成为专利资产评估对象

C. 一项专利如果有已经有效的对外许可合同，这些有效的对外许可合同会对专利资产价值产生负面影响

D. 如果专利的权利要求内容使得权利保护范围小且具有非必要的技术特征，则对侵权产品取证会增加专利的价值

『正确答案』A

『答案解析』经过无效请求审查程序的专利，保护范围可能会缩小，从而影响其价值，选项 B 不正确。一项专利如果有已经有效的对外许可合同，则这些有效的对外许可合同会对专利资产价值产生正面影响或负面影响，选项 C 不正确。如果专利权利要求内容使得权利保护范围大且没有非必要技术特征，对侵权产品取证会增加专利的价值，选项 D 不正确。

（三）专利资产评估的注意事项

1. 共有专利资产的评估问题

专利权的共有形式可以分为**共同**共有和**按份**共有。

①专利权共有是权利人包括两个或者两个以上的自然人、法人或其他组织；

②如果没有协议约定，共有指的是共同共有，如果有协议约定按份共有，则从其约定；

③无论是哪种共有方式，专利资产的处置一般需要得到共有人的**书面同意**，包括所有权转让、质押等；

④对于专利许可行为共有人对权利的行使有约定的，从其约定；没有约定的，共有人可以单独实施或者以普通许可方式许可他人实施该专利，许可他人实施该专利的，收取的使用费应当在共有人之间分配。

2. 被评估专利资产实施中需要用到其他专利资产或无形资产时需要关注的问题

①当被评估专利资产实施需要使用其他专利资产或相关专有技术资产时，需要确认被评估资产是否已经获得上述其他专利资产权利人的许可；

②如果涉及强制许可的，需要确认是否获得国务院专利行政部门批准；

③需要将其他专利资产或专有技术资产等的贡献进行恰当的扣除；

④对于专利资产实施中尚需要支出的其他费用要作为一项现金流出考虑。

3. 评估专业人员评估专利资产时需要关注的“价值”问题

对专利资产价值的评估**仅涉及**专利资产的**经济价值**，不应该包括其他领域的“价值”，如军事、国家安全、科技发展等领域的“价值”。

4. 质押目的的专利资产评估问题

（1）可以用于质押的专利资产权利类型

专利资产的质押包括所有权质押和收益权的质押，对于收益权的质押实质类似专利资产许可他人使用权的质押。

（2）质押目的评估的操作要点

①价值类型及前提的选择

由于质押权实现时需要将被质押的无形资产**拍卖变现**，受让方经常不能确定，因此一般情况下无形资产质押评估应该选择**市场价值**，不选用投资价值。

②质押目的的专利资产评估权属核实的特殊要求

专利资产质押评估需要提交由国家知识产权局出具的**专利登记簿副本**，实用新型专利和外观设计专利还需要关注专利检索情况，需要委托人提供国家知识产权局系统提供的专利**检索报告**。

【提示】实用新型，虽然被授予了专利权，但稳定性并不高，因为没有实质审查程序，即专利行政部门并没有审查新颖性、创造性以及实用性就授予专利权。这也是实用新型获得权利更快的原因。

因此，专利检索报告就可以在在一定程度上弥补这种不足，虽然专利局在审查实用新型时并不进行检索，但当你想知道自己的实用新型是不是稳定时（也就是今后会不会被别人无效掉），就可以自己出钱进行检索。

③专利资产质押目的评估存在一个“怪圈”

由于专利资产价值经常与被使用企业的生产能力有关，因此在确定参与拍卖质押专利资产的企业生产能力时往往存在现实困难。以市场需求量为基础测算，理论上可行，实际上难以实施；以目标企业的产能为基础测算（假定专利资产购买者会整体接受该企业）也有牵强之嫌。

④共有的专利资产质押需要征得共有人的**书面同意**

对于共同共有的专利资产质押需要共有人书面同意；按份共有如果各共有人不能独立行使其拥有的专利资产份额，则也需要共有人书面同意。

⑤质押目的评估时应当区别出质人自用的专利资产与已经许可他人使用的专利资产的差异

对于自用专利资产，如果出质人自身经营出现困难，则专利资产就要停止实施；已经许可他人使用的专利资产的许可协议，一般不会因专利资产的所有权转让而灭失，通常被许可人仍可以继续按协议使用。

5. 出资目的的专利资产评估问题

(1) 可以用于出资的专利资产权利类型

01. 可以作为出资的专利资产一般都是指“**所有权**”；

02. 单独使用权一般**不能出资**；

03. 使用权加使用权的处置权是否可以出资，没有明确规定，需要与工商部门沟通。

(2) 出资目的评估的操作要点

①评估对象**界定**。

可以出资的单项专利资产或多项专利资产组合，专利资产与其他无形资产组成的资产组。

②权属类型一般为专利资产的**所有权**。

③价值类型。

建议选择“**市场价值**”类型。

④出资目的专利资产评估操作中的一些特殊要求。

专利资产出资目的评估可以参考质押目的评估，要求委托人提交由国家知识产权局出具的**专利登记簿副本**，对于实用新型、外观设计专利在进行出资目的评估时，关注专利检索情况，可以要求委托人提供国家知识产权局系统提供的**专利检索报告**。

6. 专利资产评估权属资料核实问题

评估目的	专利类型	核实资料内容
一般许可/转让	发明、实用新型、外观设计	专利证书、专利维持费缴费凭证等
出资、上市/质押、诉讼等	发明	专利证书、专利维持费缴费凭证、专利登记簿副本等
	实用新型、外观设计	专利证书、专利维持费缴费凭证、专利登记簿副本和专利检索报告等

【历年试题·单选题】下列文件资料中，不属于专利权属资料的是（ ）。

- A. 专利证书
- B. 专利说明书
- C. 专利登记簿副本
- D. 专利维持费缴费凭证

『正确答案』B

『答案解析』一般许可/转让目的的评估需要核实的资料包括专利证书、专利维持费缴费凭证等。出资、与上市公司交易、质押、诉讼等目的的评估需要核实的资料包括专利证书、专利维持费缴费凭证、专利登记簿副本和专利检索报告等。

【历年试题·单选题】下列关于专利资产的说法中，错误的是（ ）。

- A. 专利资产的所有权可以用于出资
- B. 专利资产的使用权可以用于出资
- C. 专利资产的所有权可以用于质押
- D. 正在许可他人实施的专利资产的收益权可以用于质押

『正确答案』B

『答案解析』可以作为出资的专利资产一般都是指“所有权”，专利资产的所有权包括使用、收益和处分的权利。与专利资产出资相关的权利主要是使用权和处置权，公司法要求出资的资产需要具有依法转让的权利，因此专利资产的单独使用权一般不能出资。

第二节 专利资产评估案例

【知识点】评估案例基本情况

（一）评估背景

A 化工公司拟将其拥有的无形资产—— 10 万吨/年 HYC 装置和 12.5 万吨/年 YES 装置技术与 B 化工公司合资设立新公司，因此需要对其拥有的这两项无形资产所有权进行评估。

评估范围： 10 万吨/年 HYC 装置和 12.5 万吨/年 YES 装置设计、生产等环节涉及的部分专利技术组成的无形资产组合。

价值类型：市场价值。

评估基准日： 2014 年 6 月 30 日

表 5-1 标的专利一览表

序号	类别	名称	专利号	所属装置	专利权人（申请人）	专利申请日	备注
1	发明专利	单环芳烃部分加氢生产环烯烃的催化剂，其制备方法及应用	略	HYC 装置	A 化工公司	略	已授权
2	实用新型	一种分离环芳烃中所含 DMAC 用设备	略	HYC 装置	A 化工公司	略	已授权
3	实用新型	一种钉催化剂再生装置	略	HYC 装置	A 化工公司	略	已授权
4	实用新型	环烯烃水合反应器	略	HYC 装置	A 化工公司	略	已授权
5	发明专利	一种 YES 的合成方法	略	YES 装置	A 化工公司	略	已授权

评估方法：收益法。

本次评估对象中包含发明专利和实用新型专利， 这些专利一般是不满足替代原则的， 也就是我们无法设想在评估基准日重新研发一项与被评估专利资产效果相同或相近的专利资产。此外， 由于专利法保护被评估专利资产在评估基准日的唯一性， 因此替代性从法律意义上也是不存在的。本次评估没有选用成本法。

根据调查，目前国内没有类似技术的转让案例，市场法不适用本次评估。

由于本次评估的专利未来将要实施的企业是可以确定的，并且本次评估的专利目前也有实施的历史， 因此对未来的收益存在可预测性。因此， 本次评估我们选用了收益法， 事实上是采用了收益法中的节省许可费法。

(二) 主要参数的确定

1. 确定经济寿命

目前已授权的关键发明专利的剩余保护年限近 13 年， 因此结合目前国内 YES 和 YES 生产工艺及技术的状况， 本次评估中确定该装置的技术经济寿命为 10.5 年， 即从评估基准日 2014 年 6 月 30 日开始计算， 至 2024 年 12 月 31 日结束。

2. 计算许可费率

评估专业人员通过采用对比公司法、市场交易案例法和经验数据法（“三分/四分法”）测算许可费率，最后取 3.09%作为本次评估专利技术的许可费率。

3. 预测销售收入

假设该项目于 2014 年 6 月试生产， 2014 年 7 月正式投产，采用日历年度， 2014 年 7 月至 2014 年 12 月为第一预测年限， 2015 年 1 月至 2015 年 12 月为第二预测年限，以此类推。由于每年的销售收入假定为在一年内均匀流入，因此本次评估采用“年中”折现原则。

表 5-2 销售收入预测表 单位：万元

年份	2014 年（7-12 月）	2015 年	2016 年	2017 年	2018 年	2019 年
预测销售收入	7257.00	15795.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00
许可费率（%）	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09
年份	2020 年	2021 年	2022 年	2023 年	2024 年	
预测销售收入	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00	
许可费率（%）	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	

4. 计算技术分成

技术的分成=Σ（技术产品年预测销售收入净值×年技术许可费率）

5. 测算折现率

评估专业人员选取可比公司 E、F、G，通过计算可比公司的无形资产投资回报率， 作为技术评估的折现率。

本次评估需要测算现金流、所得税前口径的折现率。

(1) 测算可比公司加权资金成本（WACC）。

表 5-3 加权资金成本计算表

序号	对比公司 名称	负息负 债（万 元）D	债权 比例 （%）	股权公 平市场 价值（万 元）E	股权价 值比例 （%）	无风险 收益率 （R _f ） （%）	超额风 险收益 率 （ERP） （%）	公司特 有风险 超额收 益率 （R _s ） （%）	最近 60 个 月 Beta 值	股权收 益率 （R _e ） （%）	债权收 益率 （R _d ） （%）	适用所 得税率 （%）	加 权 资 金 成 本 （WACC） （%）
1	E 公司	227636	37.9	372332	62.1	3.98	7.61	3.02	1.0353	14.88	6.00	25.00	10.94
2	F	704030	20.2	2789412	79.8	3.98	7.61	1.98	0.9928	13.52	6.00	25.00	11.70

	公司												
3	G 公司	41772	12.3	299077	87.7	3.98	7.61	3.74	0.9648	15.06	6.00	25.00	13.77
4	平均值									14.49			12.14

(2) 测算无形资产折现率。

$$WACC = (W_c \times R_c + W_f \times R_f + W_i \times R_i)$$

其中:

W_c ——流动资产(资金)占全部资产比例;

W_f ——固定资产(资金)占全部资产比例;

W_i ——无形资产(资金)占全部资产比例;

R_c ——投资流动资产(资金)期望回报率;

R_f ——投资固定资产(资金)期望回报率;

R_i ——投资无形资产(资金)期望回报率;

已知条件: 取一年内平均银行贷款利率 6.00% 为投资流动资产期望回报率, 股权投资的投资回报率按照可比公司 CAPM 平均值 14.49% 计算, 债权投资的回报率取 5 年期贷款利率 6.55%, 固定资产投资包括自有股权资金和贷款资金两部分, 参考国家发改委固定资产投资审批中自由资金与借贷资金的比例, 本次评估取细分行业平均值 30:70。

$$\textcircled{1} R_c = 6\% \times (1 - 25\%) = 4.5\%$$

$$\textcircled{2} R_f = 14.49\% \times 30\% + 6.55\% \times 70\% \times (1 - 25\%)$$

$$= 7.78\%$$

表 5-4 无形资产折现率表 单位: %

序号	对比对象	营运资金比重 (W_c)	营运资金回报率 (R_c)	有形非流动资产比重 (W_f)	有形非流动资产回报率 (R_f)	无形资产比重 (W_i)	无形资产回报率 (R_i)
1	E 公司	0.20	4.50	61.26	7.78	38.54	16.0
2	F 公司	13.18	4.50	27.72	7.78	59.10	15.1
3	G 公司	17.36	4.50	17.45	7.78	65.19	17.8
4	对比公司平均值						16.3
5	税后折现率						16.3

6	税前折 现率						21.7
---	-----------	--	--	--	--	--	------

将各可比公司投资无形资产期望回报率的平均值 16.3% 作为被评估技术无形资产的税后折现率，再将其换算为税前折现率，即为 $16.3\% / (1-25\%) = 21.7\%$ 。

（三）评估结果

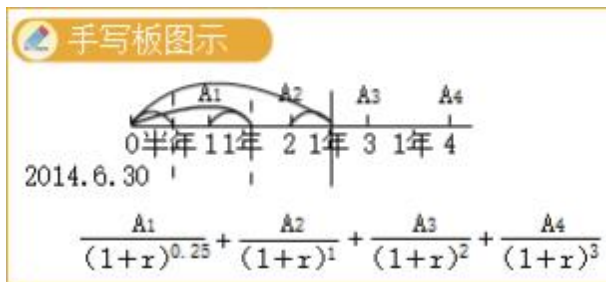
本次评估采用无形资产评估收益法中的节省许可费法，委估无形资产于 2014 年 6 月 30 日的市场价值为人民币 2269 万元（见表 5-5）。

表 5-5 无形资产评估计算表 单位：万元

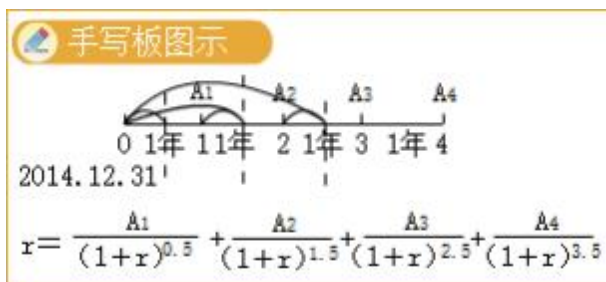
项目名称		未来预测数据										
		2014 (6-12 月)	2015	2016	2017	2018	2019	2020	2021	2022	2023	2024
产品销售 收入	(1)	7257.00	15795.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00	17076.00
产品技术 提成率 (%)	(2)	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09	3.09
技术对产 品收入的 贡献	(3) = (1) × (2)	224.24	488.07	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65
技术贡献 合计	(4) = (3)	224.24	488.07	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65	527.65
折现年限	(5)	0.25	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
折现系数 (折现率 $r=$ 21.70%)	(6) = $1/(1+r)^t$ (5)	0.9520	0.8215	0.6748	0.5543	0.4554	0.3741	0.3073	0.2524	0.2074	0.1703	0.1399
技术贡献 现值	(7) = (4) × (6)	213.48	400.93	356.06	292.49	240.27	197.38	162.14	133.19	109.41	89.88	73.83
技术贡献 现值和 (取 整)	(8) = $\Sigma (7)$	2269										

【年中折现法】

(1) 第一个间隔半年，后面间隔一年



(2) 间隔一年



【例·单选题】评估对象为一项外观设计专利，经评估人员分析，预计评估基准日后实施该专利可使产品每年的销售量由过去的 5 万台上升到 10 万台。假定每台的售价和成本均与实施专利前相同，分别为 500 元/台和 450 元/台，收益期为 3 年，折现率为 10%，企业所得税率为 25%，不考虑流转税等其他因素，则该外观设计专利的评估值最接近于（ ）万元。

- A. 250.00
- B. 466.29
- C. 621.72
- D. 833.10

『正确答案』C

『答案解析』

增量收益

$$= (10 - 5) \times (500 - 450)$$

$$= 250 \text{ (万元)}$$

该外观设计专利的评估值

$$= \text{增量收益} \times (P/A, 10\%, 3)$$

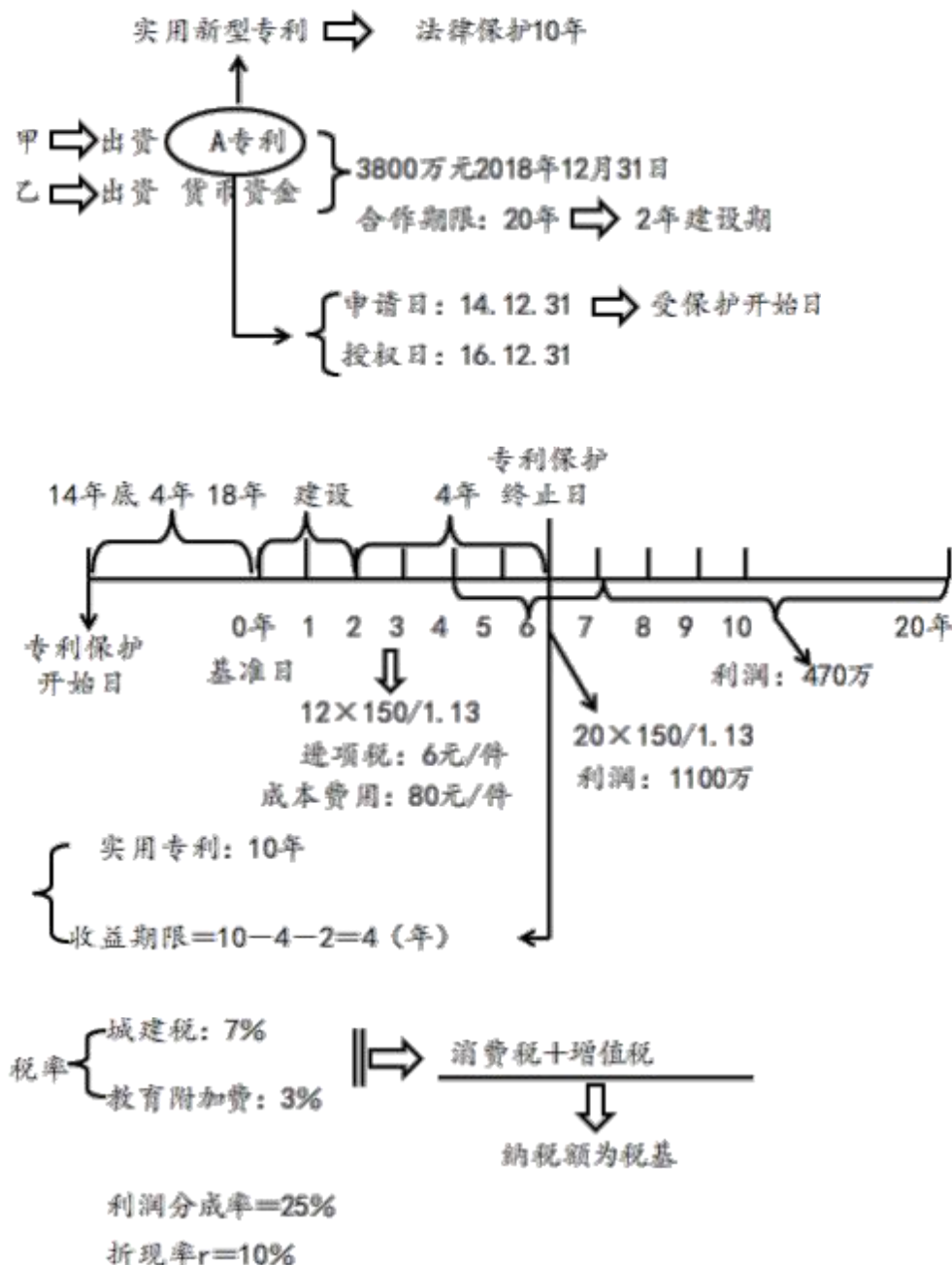
$$= 250 \times 2.4869$$

$$= 621.72 \text{ (万元)}$$

【例·综合题】（历年试题改编）甲、乙两单位于 2018 年 12 月 31 日签订组建新企业的协议，协议商定甲单位以其拥有的一项实用新型专利 A 出资，乙单位以货币资金出资，总投资为 3800 万元，合作期 20 年，新企业全部生产 A 专利产品，从 2019 年 1 月 1 日正式开工建设，建设期 2 年。甲单位拟投资的专利 A 于 2014 年 12 月 31 日申请，2016 年 12 月 31 日获得专利授予权及专利证书，并且按时缴纳了年费。

经充分分析论证后，预计新企业投产后第一年销售量为 12 万件，含税销售价格为每件 150 元，增值税税率为 13%，可抵扣进项税税额平均为每件 6 元，生产成本、销售费用、管理费用、财务费用为每件 80 元。投产后第二年起达到设计规模，预计每年销售量为 20 万件，年利润总额可达 1100 万元。从投产第六年起，为保证市场份额，实行降低价格销售，预计年利润总额为 470 万元。企业所得税税率为 25%。企业所在地的城市维护建设税税率为 7%，教育费附加为 3%。假设技术的利润分成率为 25%，折现率为 10%，评估基准日为 2018 年 12 月 31 日。

要求：评估甲单位拟投资的实用新型专利 A 的价值。



『正确答案』

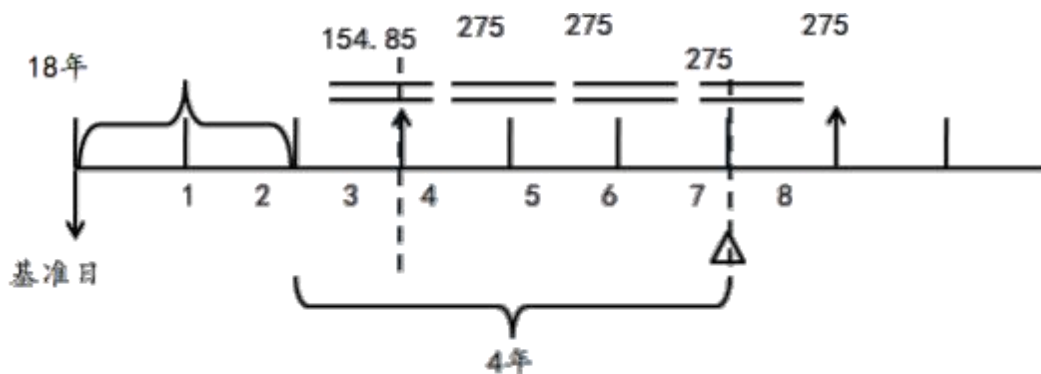
1. 确定收益期: 4 年
2. 专利技术投产后第 1 年收益 (增量收益)
 - (1) 收入 = $12 \times 150 / 1.13 = 1592.92$ (万元)

- (2) 城建税+教育附加费
 $= [(12 \times 150 / 1.13) \times 13\% - 6 \times 12] \times (7\% + 3\%)$
 $= 13.51$ (万元)
- (3) 利润总额 $= 1592.92 - 80 \times 12 - 13.51 = 619.41$ (万元)
- (4) 专利技术增量收益 $= 619.41 \times 25\% = 154.85$ (万元)

3. 投产后 2~4 年增量收益

$$= 1100 \times 25\%$$

$$= 275 \text{ (万元)}$$



$$P = \frac{154.85}{(1+10\%)^3} + 275 (P/A, 10\%, 3) (P/F, 10\%, 3)$$

$$\Downarrow$$

$$(1+10\%)^{-3}$$

$$P = \frac{154.85}{(1+10\%)^3} + 275 (P/A, 10\%, 3) (P/F, 10\%, 3)$$

$$= 154.85 \times 0.7513 + 275 \times 2.4869 \times 0.7513$$

$$= 630.15 \text{ (万元)}$$

新型专利 A 的评估值为 630.15 万元。

【例·综合题】甲企业将一项专利使用权转让给乙企业，拟采用约当投资分成法确定利润分成率。该专利目前的重置成本为 100 万元。经专业人员测算，该专利的成本利润率为 400%，乙企业资产的重置成本为 5000 万元，成本利润率为 15%。通过对该专利的技术论证和市场供求状况分析，评估人员认为该专利的剩余使用寿命为 5 年，乙企业使用该专利后，每台产品的利润总额可达 100 元，未来 5 年的产量分别是：第一、二年为 15 万台，第三、四年为 14 万台，第五年为 13 万台。评估人员确定折现率为 10%。

要求：根据上述资料评估该专利使用权转让价值。（计算结果以“万元”为单位，保留两位小数）

『正确答案』

(1) 采用约当投资分成法确定利润分成率

$$\text{无形资产约当投资量} = 100 \times (1 + 400\%) = 500 \text{ (万元)}$$

乙企业约当投资量 $=5000 \times (1+15\%) = 5750$ （万元）

专利利润分成率 $=500 / (500 + 5750) \times 100\% = 8\%$

（2）专利收益期为 5 年

1-2 年的增量收益分别为 $15 \times 100 \times 8\% = 120$ （万元）

3-4 年的增量收益分别为 $14 \times 100 \times 8\% = 112$ （万元）

第 5 年增量收益为 $13 \times 100 \times 8\% = 104$ （万元）

该专利使用权转让价值

$= 120 \times (P/A, 10\%, 2) + 112 \times (P/F, 10\%, 3) + 112 \times (P/F, 10\%, 4) + 104 \times (P/F, 10\%, 5)$

$= 433.48$ （万元）

【本章小结】

本章主要讲解了专利的相关知识，涉及了专利的概念和特征，专利资产评估需要特别关注的基本状况，专利价值的影响因素，不同评估目的专利评估的操作要点，最后介绍了专利评估中不同方法的应用。