



## 半月说法(201101期)



法治动态



热点关注



法律故事



日常法律

### ● 法治动态

#### ◇ 【越南法律修订或致 91 亿美元燃煤发电项目延迟】

——来源：国际煤炭网

美国能源经济与金融分析研究所(IEEFA)表示，越南的一项新法律可能会延迟 4 个总价值达 91 亿美元的大型燃煤发电项目，因为这个东南亚国家希望增加可再生能源的发电量。

能源经济与金融分析研究所(IEEFA)表示，越南针对公私合营伙伴关系修订的法律可能会影响 Nam Dinh 1, Vung Ang 2, Vinh Tan 3 和 Song Hau 2 这四个煤炭项目，这些项目的产能都在 1.2 至 2.0 吉瓦不等。

上个月，投资者致信贷方和融资方，敦促他们退出 Vung Ang 2 燃煤电站项目，因为这与巴黎协议的目标不符。

IEEFA 表示，越南的燃煤发电项目也面临着众多新宣布的国内液化天然气和可再生能源项目的竞争。

位于河内的能源专家 Nguyen Thanh Son 表示，尽管越南表示将摆脱煤炭生产，但需求不太可能很快消退。

Nguyen Thanh Son 说：“对于越南来说，煤炭将至少持续到 2100 年，毕



竟煤炭是该国最便宜的能源。”

#### ◇ 【上海保险交易所保险区块链创新中心正式成立】

——来源：交易所之家

10月27日，上海保险交易所董事长曾于瑾在第二届陆家嘴国际再保险会议上表示，上海保险交易所联合上海共建的保险区块链创新中心正式成立。该中心将从技术研发、场景应用、行业标准的制定三方面助推上海国际金融中心和科创中心的建设。

曾于瑾表示，当前区块链、互联网等技术正在深刻改变金融商业模式和未来的金融业态，从保险业看，保险的大事法则和风险分散机制就是区块链的集体共识和信用机制。麦肯锡报告指出，除比特币外，保险业是所有场景中占比最高的一个行业之一，位居各行业第一，是区块链重要的应用场景，也是最有可能规模化应用的场景。

他表示，从金融交易所看，纽交所，新交所，沪深交易所等各种交易所都在纷纷投入区块链平台的研发，推动区块链技术有交易所业务深度融合，促进金融交易的创新。保险区块链创新中心将整合行业力量，从三个方面赋能行业数字化转型，助力上海国际金融中心和科创中心的建设。

第一，技术研发。建立行业内技术协同攻关机制，加快推进底层核心技术的突破。

第二，场景的应用。研究推出区块链在再保险、保险风控、中介交易、健康险等重点场景实现规模化的应用。

第三，制定行业标准的制定。联合行业以区块链再保险标准定为切入点，持续推动行业技术标准的制定。

#### ◇ 【土地征收成片开发有新规 农民权益将获得更多保护】

——来源：中国矿业网

自然资源部近日印发了《土地征收成片开发标准(试行)》(以下简称《标



准》), 其中一大亮点是要求开发方案充分征求农村集体经济组织和农民的意见, 并经集体经济组织成员的村民会议三分之二以上成员或者三分之二以上村民代表同意, 否则不得申请土地征收成片开发。

一位业内人士在接受采访时表示, 这意味着征地制度改革执行层面不断细化, 在实施层面更加注重保护农民权益。

新近发布的《中共中央关于制定国民经济和社会发展第十四个五年规划和二〇三五年远景目标的建议》提出, 健全城乡统一的建设用地市场, 积极探索实施农村集体经营性建设用地入市制度。建立土地征收公共利益用地认定机制, 缩小土地征收范围。今年年初发布的《关于构建更加完善的要素市场化配置体制机制的意见》也提到, 全面推开农村土地征收制度改革, 扩大国有土地有偿使用范围。由此, 包括征地制度改革在内的农村土地制度改革有望在“十四五”时期获得较大推进。

#### ◇ 【自然资源部系列政策落地激发科技创新活力】

——来源: 中国矿业网

11月3日~5日, 自然资源部科技创新政策培训班在广州举办。记者从培训班上获悉, 近两年来, 自然资源部高度重视科技创新工作, 多项改革政策落地, 有效激发了科技创新活力。

据了解, 为全面贯彻落实党中央关于科技创新的决策部署, 加快自然资源科技创新步伐, 自然资源部2018年~2019年先后出台了《中共自然资源部党组关于深化科技体制改革提升科技创新效能的实施意见》和《中共自然资源部党组关于激励科技创新人才的若干措施》等政策文件。

同时, 相关配套政策逐步落地, 赋予12家单位正高级职称评审权、研发单位直接引进急需紧缺科技创新人才权限, 公布了自然资源部高层次科技创新人才三个梯队, 兑现了创新激励政策, 细化落实科研人员出国计划单列政策等。部属单位结合本单位特点, 制定出台相关政策文件40余项, 在改革绩效工资体系、科教融合培养人才、用好科技成果转化政策激励人才等方面取得显著成



效。

## ● 热点关注

### “双十一”商标案开庭 谁该拥有“双十一”

11月10日下午,一起围绕“双十一”商标撤销复审行政纠纷案在北京知识产权法院开庭审理。

北京京东叁佰陆拾度电子商务有限公司(简称京东公司)认为“双十一”商标持有人阿里巴巴集团控股有限公司(简称阿里巴巴)在三年内未实际使用该商标,应予撤销。国家知识产权局复审后认为,涉案商标在广告等服务上的注册应予维持,但在其余多项服务上应予撤销。对国家知识产权局的复审决定,阿里巴巴和京东公司均表示不服,两公司分别起诉至北京知识产权法院。

北京青年报记者注意到,对于“双十一”商标的所有权和使用权,国内两大电商巨头阿里巴巴和京东已经争夺多年。2019年,北京知识产权法院审理了多起两家公司就京东公司申请注册的“双11·11及图”“京东双十一”等商标,进行的商标权无效宣告行政诉讼。该案在阿里和京东“双十一”商标纷争事件后,首次进入司法程序。

如今,纷争继续,两家电商巨头再次走向法庭。

#### 争议

#### 谁的“双十一”?

2011年11月1日,阿里巴巴在第35类广告等服务上申请注册了“双十一”文字商标,并于2012年12月28日获准注册。

之后,京东公司申请注册了“双11·11及图”“京东双十一”“双11·11上京东及图”等五枚商标,经核准使用在第35类“广告、计算机网络上的在线广告”;第38类“电视播放”;第41类“教育”等服务上。



2014年10月,一张阿里巴巴发出的维权《通告函》进入公众视野,一石激起千层浪。

《通告函》称,“少数电商企业”在媒体广告中使用“双十一”,涉嫌商标侵权,其“借助‘双十一’活动的影响力提升自身知名度是对知识产权的漠视,为了达到借势目的甚至罔顾事实”。有消息显示,《通告函》中所指“少数电商企业”正是京东公司。

自此,阿里巴巴和京东关于“双十一”商标的争夺战开始,每年不断。

2018年,京东公司认为阿里巴巴在2015年11月至2018年11月的三年间,没有实际使用“双十一”商标,故向国家知识产权局提出撤销该商标的申请。

国家知识产权局经审查认为阿里巴巴公司提交的证据足以证明其对“双十一”商标进行了真实、有效的使用,决定对其予以维持。京东公司不服,2019年9月23日,向国家知识产权局提起复审。

今年5月,国家知识产权局复审审查认为,阿里巴巴对“双十一”商标在“广告;为零售目的在通讯媒体上展示商品;替他人推销”服务上进行了真实有效的使用,对这部分服务上商标的注册应维持;但在“商业管理辅助;商业信息”等多项服务上没有使用,故撤销其余部分服务的商标注册。

北青报记者注意到,同一份决定京东公司、阿里巴巴对该复审决定均不服,京东公司不服维持注册部分,阿里巴巴不服被撤销注册部分,两公司分别向北京知识产权法院提起诉讼,请求法院判令国家知识产权局重作决定。

## 京东

### “双十一”不应落入私权垄断

11月10日下午,两起案件在北京知识产权法院开庭审理,京东公司、阿里巴巴在两起案件中分别作为原告一方参与诉讼。于是,京东公司和阿里巴巴,在原告和第三人的位子上来回更换;而在被告席上均为国家知识产权局。

首先,是京东公司状告国家知识产权局,阿里巴巴作为第三人出庭。京东公司认为,“双十一”是对每年11月11日购物节的一种习惯性表达,现在不仅是在电商领域,如教育、航空等各行各业在购物节促销活动中也都有使用,全社会



共同参与,其应属于公共语言的范畴,不应落入私权垄断的范围。

在法庭上,京东公司表示,阿里巴巴在举办购物节时,多是与其他商标结合使用,如“天猫双十一”字样。社会上通用的使用方式,多是在“双十一”前添加企业名称或商标,以区分不同企业的购物促销活动。其认为,这种使用的实质,是在使用“天猫”商标而非“双十一”商标。

另外,注册商标是以全文字形式的“双十一”,但阿里巴巴在使用中多采用“双11”“11·11”等表现形式,这不应认定为对涉案商标的使用,在2015年至2018年间,阿里巴巴对涉案商标并未进行商标性使用,故应依法予以撤销。

国家知识产权局表示,复审决定是针对京东公司提出的涉案商标实际使用问题作出的,不涉及商标显著性的争议。经审查,涉案商标在指定期限内进行了使用,使得相关公众可以通过上述使用知晓促销活动时间,起到了广告宣传、推销的作用。被诉决定的作出于法有据,应予维持。

## 阿里

### 为创“双十一”已投入巨金

紧接着,阿里巴巴状告国家知识产权局,京东公司作为第三人出庭。

阿里巴巴主张,其是“双十一”购物节的创始方。2009年,阿里巴巴首次将“双十一”运用于线上促销活动中,于2011年申请商标注册并获批。每年的促销活动期间,在广告宣传、商家促销协议、店铺装饰等环节,阿里巴巴都会将“双十一”字样应用于参与促销活动的产品中,使得消费者能够区分服务来源,识别促销商品。

对于“双十一”商标,阿里巴巴表示,其持续投入了大量人力、物力、智力投入,每年的推广营销费用巨大,这才让购物节具有了如此大的影响力。至于商标的具体使用形态,不论文字还是数字,其呼叫和含义没有区别,公司会在不同场景中运用不同方式进行设计,以体现美感、提升宣传效果。

阿里巴巴同意国家知识产权局复审决定中维持涉案商标注册的部分,而针对被撤销的部分,阿里巴巴提交了多份推广协议、营销活动相关证据,以证明其也在“商业管理辅助;商业信息”等服务上对诉争商标进行了商标性使用。



法庭上,国家知识产权局解释称,在“商业管理辅助;商业信息”等服务上的使用,指的是针对工商企业提供的商业信息服务,而阿里巴巴提交的证据均是向消费者进行推广,并且没有从中获得对价,这与商标类目的要求不符,被诉决定撤销此部分服务的商标注册应予维持。

两案均未当庭宣判。

信息来源:北京青年报

## ● 法律故事

### 《瞭望》带你穿越浦东 30 年

一块占全国面积 1/8000 的土地,在时间的见证下,迸发出相当于自身体量 100 倍的能量。背后魔力何在?

这块地方是上海市浦东新区,答案则是改革开放。

30 年前,在浦东开发开放的关键时刻,邓小平同志说过一句话:“上海是我们的王牌,把上海搞起来是一条捷径。”

30 年后,浦东从昔日阡陌纵横的农田,变身一座功能集聚、要素齐全、设施先进的现代化新城,2019 年地区生产总值达到 12734 亿元,以全国 1/8000 的面积创造了 1/80 的 GDP。网民点赞:“这才是最牛 90 后”。

新区三十正青春,浦东更向潮头立。诸多一线改革者、企业家和专家学者接受《瞭望》新闻周刊记者采访时表示,“吃改革饭、走开放路、打创新牌”的浦东,要始终把服务国家大局摆在首要位置,始终把改革开放作为根本动力,始终把强化功能优势作为核心关键,始终把走出治理新路作为重要任务,不断创造新时代改革开放的新奇迹。

### 从特区到新区



## 树立改革开放一往无前的旗帜

浦东大道141号,一座不起眼的二层小楼,曾经是上海总工会所属的东昌区工人俱乐部。1990年4月,这里被确定为上海市人民政府浦东开发办公室的办公地。

为了给开发办选择一个体现浦东开发精神的门牌号码,大家展开热烈讨论。有人提议用8、6、9等寓意美好的数字。后来,现场一位同志认真思考后说:“浦东开发一是一、二是二,一步一个脚印,要实事求是,何不就用‘一是一’的谐音,定为浦东大道141号?”对这一提议,大家一致赞同。

时至今日,“141号”已经成为浦东开发开放的历史图腾和精神符号。饭票、油印机、共用的办公桌——走进“141号”改成的浦东开发陈列馆,摆放的老物件还原了开发之初的场景:开发办四位正副主任挤在20多平方米的办公室,开着破旧的电扇,合用着电话机……

就是在这样简陋的办公环境中,浦东开发开放迈开了第一步。如果把中国的改革开放比作一盘大棋局,上世纪80年代初创办经济特区可比作开局的兵卒过河;而以浦东开发开放为标志,改革开放在上世纪90年代初进入一往无前的战略决战。

开发开放浦东,有着非常特殊的时代背景:上世纪90年代初,苏东剧变使世界社会主义发展遭受挫折,国内改革发展面临新的挑战。同时,全球产业结构和分工面临重大调整,经济全球化态势进一步显现。

在这样重大挑战、重大机遇、重大抉择的历史关头,党中央、国务院立足战略全局,作出开发开放上海浦东的重大决策,向世界表明中国坚定不移推进改革开放的决心和信心,掀起了我国全面深化改革开放新的历史篇章。

“中国告诉世界,我们还在‘场’上”——1990年7月《纽约时报》的一篇报道,揭示了浦东开发开放向世界传递出的重大信号。

改革开放给浦东、给上海带来的变化,从一个地名的变迁中可见一斑——位于陆家嘴金融城核心区的“银城中路”,当年叫“烂泥渡路”。有一首民谣这样唱道:“黄浦江边有个烂泥渡,烂泥路边有个烂泥渡镇,行人路过,没有好衣



裤。”

如今的陆家嘴,已变成真正意义上的寸土寸金之地。上海自贸区管委会陆家嘴管理局副局长梁庆说,陆家嘴面积不大,但含金量很高,区域内集聚了4.4万多家企业,全口径税收超过2000亿元,占全国1.5%。目前,陆家嘴有285幢商务楼宇,其中税收亿元楼102幢,税收超10亿元楼30幢,超50亿元楼4幢。

2020年3月,摩根大通证券(中国)有限公司正式开业,办公室就坐落在浦东陆家嘴的上海中心大厦。这是中国新一轮金融业对外开放以来,国内首家新获批的外资控股证券公司。

谈及选择陆家嘴、选择浦东的原因,摩根大通证券(中国)有限公司董事长兼首席执行官朴学谦说,上海是中国金融开放的一扇重要窗口,浦东新区在制度创新上敢为人先,将产业集群效应发展到了极致——这里聚集了上海证券交易所、上海期货交易所、中国金融期货交易所等各类金融要素市场,汇聚了银行、股票、债券、期货、货币、票据、外汇、黄金等各类金融机构。摩根大通对于上海建成一流国际金融中心的目标充满信心,相信浦东新区将为中国以及全球的金融机构提供更广阔的舞台。

“开放是浦东与生俱来的使命和最大特质。近年来,浦东坚持以自贸试验区和临港新片区建设为引领,不断提高开放的能级水平,努力打造全方位开放的前沿窗口。”上海市委常委、浦东新区区委书记翁祖亮说,一系列数据彰显出浦东的开放水平和实际效能:

探索制度型开放。上海自贸区率先构建与国际通行规则接轨的制度体系,形成了外商投资负面清单、国际贸易“单一窗口”、自由贸易账户等一批基础性和核心制度创新,328项制度创新成果复制推广到全国。

持续扩大开放领域。率先推出2批54项扩大开放措施,累计落地企业超过3300家,在外商独资公募基金、汽车制造、职业技能培训等55个领域实现一批全国首创项目落地。

做强全球资源配置功能。目前浦东已集聚跨国公司地区总部348家,今年以来沃尔沃建筑设备、达索系统等跨国企业分别把亚太总部从新加坡和日本搬



到浦东,盒马在浦东设立全球总部。

### 从大科学装置到“硬核”产业 在全球视野中谋划创新

清晨的上海张江科学城,几辆圆头圆脑的无人车静静停在地铁站旁。步履匆匆的上班族,用手机在车身上扫码,就可从车内取出一份热腾腾的早餐。午餐、晚餐时段,它们还将充当“移动餐车”,继续提供服务。

这样的新物种,来自于入驻张江的人工智能企业新石器。浦东川杨河中的张江人工智能岛上,高低错落的建筑之间,一系列招牌显示这是一片藏龙卧虎之地:微软、IBM、阿里巴巴、云从……2019年,随着张江人工智能岛正式“开岛”,大批跨国企业与国内龙头企业在这里比邻而居,相应的创新孵化载体和应用场景陆续建成。

张江集团董事长袁涛表示,到2020年底,所有企业将入驻完毕,岛上企业将超过100家,在此办公的科研人员将超过7000人。这是上海单体园区或同样平均面积中,人工智能企业最集聚、人才最密集、类型最丰富、技术最领先的区域,也是人工智能应用场景的最佳实践区。

展望未来,张江还将加速推进由“岛”变“区”,以10万平方米的张江人工智能岛为“核”,扩展至张江中区面积达150万平方米的空间载体,为浦东人工智能产业高质量发展提供空间保障。

人工智能是一个缩影。高楼林立、流光溢彩,这是浦东的表象。从芯片到药片,从国产大飞机到豪华邮轮,从基础研究到成果转化,瞄准上海全球科创中心核心承载区,浦东创新“火力全开”:

#### 人才为本——

从开发初期的“八百壮士”,到如今“聚天下英才而用之”,浦东对人才的重视一以贯之。仅张江科学城就拥有各类科技型人才约38万,其中诺贝尔奖获得者、中国两院院士以及海外高层次人才等各类专家450余人。

“我的感觉是,离张江越近,越容易招到合适的人。当发现大部分高科技供应商都来自张江时,我自己干脆也过来了。”紫光展锐CEO楚庆这样描述浦东



的人才“磁力”。

支持人才向浦东集聚,中央和上海不遗余力,两个标志性事件尤其值得铭记:

2017年6月,浦东新区成立海外人才局,颁出全国首张由自贸区管委会推荐申办的永久居留身份证(俗称中国绿卡)。2019年7月,上海人社部门向浦东新区下放国内人才引进直接落户和留学回国人员落户审批权,这在全国的直辖市和超大城市中属于首例。

### 产业为要——

“今年疫情期间,我们研制的智能消毒机器人卖成‘期货’了。”位于浦东的钛米机器人,疫情暴发后全公司没有休息过。钛米机器人创始人潘晶说,企业成立之初就瞄准医疗机器人,有一系列核心技术打底,才让今日的暖心“大白”走进现实。

踢好创新的临门一脚,产业是发力点。聚焦“中国芯”“创新药”“蓝天梦”“未来车”“智能造”“数据港”,浦东正加速培育六个千亿级硬核产业。

集成电路领域“中国看上海、上海看浦东”,浦东已成为“中国芯”产业最集中、综合技术水平最高、产业链最为完整的地区,2019年全区集成电路产业规模超过1200亿元,占上海的71.5%、全国的16.1%。

生物医药领域,浦东诞生了全国15%的原创新药和10%的创新医疗器械。国内自主研发的首款PD-1抗肿瘤新药“拓益”等均是浦东出品。

新药研发周期长、风险高,非有情怀、有定力者不能当之。“二十年磨一剑,浦东的创新药现在到了收获季节。”重大新药创制国家科技重大专项技术副总师、中科院院士陈凯先说。

### 基础为先——

位于浦东中部的国家大科学装置——上海光源,今年再度迎来“高光”时刻。从1月开始,上海光源开设绿色通道,全力支持破解新型冠状病毒蛋白结构的攻关,为国内科研团队送上“最亮”助攻。

基础研究、原始创新,这是国家战略的高频词,也是浦东创新转型的必修课。



支持大科学装置这样的国家重器建设,浦东倾尽全力。

“可以把上海光源看作一台超级显微镜,帮助科学家探索未知世界之谜。”上海光源科学中心主任赵振堂说,开放十余年来,上海光源每年开机约7000小时,研究成果涵盖生命科学、凝聚态物理、化学、材料等诸多领域。

为强化科创策源功能,浦东新区已明确,到2025年建成10个大科学装置,形成世界一流大科学装置集群。依托上海光源、硬X射线自由电子激光装置等大科学装置,把张江科学城打造成全球综合能力最强的光子科学中心。

“展望未来,浦东将继续强化科技创新策源功能,充分发挥浦东大科学设施、高能级科研机构的集聚优势,加快突破一批‘卡脖子’关键核心技术。强化高端产业引领功能,特别是做强硬核产业。推动产业协同、构建产业生态,打造世界级创新产业集群。”上海市政府副秘书长、浦东新区区长杭迎伟说。

信息来源:《瞭望》

## ● 日常法律

### 民法典侵权行为的构成要件有哪些

#### 一、民法典侵权行为的构成要件有哪些

##### (一)不可抗力

不可抗力,是指不能预见,不能避免并不能克服的客观情况。

##### (二)受害人的过错

受害人的过错,是指受害人对侵权行为的发生或者侵权损害后果扩大存在过错。

##### (三)正当防卫

正当防卫,是指为了使公共利益,本人或者他人的财产、人身或者其他合法权益免受正在进行的不法侵害,而对不法侵害人所实施的不超过必要限度的行为。



#### (四) 紧急避险

紧急避险，是指为了公共利益，本人或者他人的财产、人身或者其他合法权益免受正在发生的危险，而不得已采取的致他人较小损害的行为。

#### (五) 受害人的同意

受害人的同意，是指受害人在侵权行为或者损害后果发生之前自愿作出的自己承担某种损害后果的明确的意思表示。

#### 《民法典》

第一千一百六十六条 行为人造成他人民事权益损害，不论行为人有无过错，法律规定应当承担侵权责任的，依照其规定。

第一千一百六十七条 侵权行为危及他人人身、财产安全的，被侵权人有权请求侵权人承担停止侵害、排除妨碍、消除危险等侵权责任。

第一千一百六十八条 二人以上共同实施侵权行为，造成他人损害的，应当承担连带责任。

### 二、侵权行为的归责原则

#### (一) 过错责任原则

#### (二) 无过错责任原则

#### (三) 公平责任原则

### 共同侵权行为的构成要件

1. 主体的复数性。共同侵权行为区别于单独侵权行为的首要特征是其主体构成上的复数性。复数性，是指共同侵权行为的加害人为两个或者两个以上。而单独侵权行为的加害人为一人。

2. 过错的共同性。共同性，是指特殊侵权行为的加害人主观上存在共同过错，即加害人对损害后果的发生存在共同的故意或者过失。

3. 结果的同一性。同一性，是指数个加害人的侵权行为造成一个、不可分割的损害后果。换言之，数个加害人的侵权行为的损害后果只有一个，而且各侵权行为与损害后果之间存在因果关系。

4. 责任的连带性。连带性，是指共同侵权人对受害人承担连带责任。受害人有



权请求加害人中的任何一人或者数人承担全部损害赔偿责任，任何加害人都有义务向受害人负全部赔偿责任。加害人中的任何一人或者数人向受害人清偿全部责任后，免除其他加害人对受害人的民事责任。承担责任超过自己应当承担的份额的加害人，有权向其他加害人追偿。共同侵权中，加害人之间的责任分配，通常以各自的过错程度及其行为与损害后果之间的因果关系确定。

信息来源：华律网

免责声明：

本报告是基于上海联合矿权交易所认为可靠的已公开信息编制，但上海联合矿权交易所不保证所载信息的准确性和完整性。本报告所载的意见、评估及预测仅为本报告最初出具日的观点和判断，在任何情况下，本报告中的信息或所表述的意见并不构成对任何人的投资建议。本报告所载的资料、工具、意见及推测仅供参考，并非作为或被视为出售或购买证券或其他投资标的的邀请或向人做出邀请。

本报告版权仅为上海联合矿权交易所所有。未经上海联合矿权交易所书面同意，任何机构和个人不得以任何形式翻版、复制、发布、转发或引用本报告的任何部分。若上海联合矿权交易所以外的机构向其客户发放本报告，则由该机构独自为此发送行为负责，上海联合矿权交易所对此等行为不承担任何责任。

如未经上海联合矿权交易所授权，私自转载或者转发本报告，所引起的一切后果及法律责任由私自转载或转发者承担。上海联合矿权交易所将保留随时追究其法律责任的权利。