

## 多樣性與智慧財產專題研究

### Seminar on Diversity and Intellectual Property

授課教師：洪淳琦

授課時間：每週三 15:30-17:20

本課程為智慧財產權進階課程，將探討研究智慧財產權如何促進或減損多樣性 (Diversity)，尤其聚焦探討生物多樣性與文化多樣性議題。本課程結合學術討論及法律實踐分析，以多樣性與智慧財產權的關係作為總論，子議題包含著作權與性別、商標與種族主義、原住民族或其他社群的傳統智慧如何以智慧財產權保護、生物多樣性議題與專利權、植物品種權的關係等。

「多樣性」概念與智慧財產權保護有許多張力。以生物多樣性為例，科學家查卡拉巴提，在 1972 年製造出可以分解原油的假單胞菌屬 (*pseudomonas*) 細菌，他認為自己是該微生物的發明人，然登記發明專利時，卻多次被專利主管機關拒絕，因此展開訴訟；1980 年，美國聯邦最高法院做出 *Diamond v. Chakrabarty*<sup>1</sup> 判決後，他成為第一個被法院賦予生命體「發明人」地位的科學家。上述美國法院創立的標準，再隨著國際條約的簽訂，成為全球多數國家看待生物發明的基準，目前依照世界貿易組織的與智慧財產權有關之貿易協定 (TRIPs) 第 27 條第三項 (b) 款<sup>2</sup> 所訂之最低標準，微生物的發明必須給予專利權保護，植物品種也必須給予專利法或特別權利 (*sui generis*) 的保護。從此後，國際標準似已肯定人可以「發明」生物，並賦予智慧財產權的保障。雖然如此，學術界至今仍爭論：生物究竟是否能「發明」？由法律創設、保障人類對「生物」的財產權，究竟是促進了生物多樣性還是迅速銳減生物多樣性？

本課程閱讀材料以英美學術文獻為主，主要教科書為 Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., *DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* (2015)；Carlos Correa & Xavier Seuba, *INTELLECTUAL PROPERTY AND DEVELOPMENT: UNDERSTANDING THE INTERFACES: Liber amicorum Pedro Roffe* (2019)；及 Vandana Shiva, *RECLAIMING THE COMMONS: BIODIVERSITY, TRADITIONAL KNOWLEDGE, AND THE RIGHTS OF MOTHER EARTH* (2020)。課程週次安排將輪流閱讀「批評著作/專利/商標權保護無法達成多樣性」及「著作/專利/商標權可以落實多樣性」的兩派文章，配合國內案例進行討論。

**評量方式：**同學們需積極參與課堂討論，第 2-11 週同學需繳交閱讀文獻的提問或評論一則，150-200 字左右即可，於每周三早上十點前繳交，平時課堂參與

<sup>1</sup> *Diamond v. Chakrabarty*, 447 U.S. 303 (1980).

<sup>2</sup> Article 27 (3): Members may also exclude from patentability: ... (b) plants and animals other than micro-organisms, and essentially biological processes for the production of plants or animals other than non-biological and microbiological processes. However, Members shall provide for the protection of plant varieties either by patents or by an effective *sui generis* system or by any combination thereof.

程度佔 50%。期末修課同學選擇相關的議題撰寫 4000 字以內中文期末報告，另佔 50%。

## 課程安排與閱讀文獻

### 第一週

課程簡介、各週案例介紹與報告分配

### 第二週

導論(一)：什麼是多樣性？智慧財產權與生物多樣性、文化多樣性的關連為何？有哪些相關國際條約？

閱讀文獻：

Irene Calboli & Srividhya Ragavan, *Introduction, in DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* 1-14 (Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., 2015).

Susy Frankel, *Interpreting International Intellectual Property Agreements and Supporting Diversity Goals, in DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* 17-34 (Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., 2015).

### 第三週

導論(二)：生物多樣性公約與傳統智慧

Vandana Shiva, *Chapter One & Two, RECLAIMING THE COMMONS: BIODIVERSITY, TRADITIONAL KNOWLEDGE, AND THE RIGHTS OF MOTHER EARTH* 26-57 (2020)

生物多樣性公約原文：<https://www.cbd.int/convention/text/>

紀錄片「種子戰爭」

第四週 專利權的多樣性批評：「生物剽竊」與「種子戰爭」

Vandana Shiva, *BIOPIRACY: THE PLUNDER OF NATURE AND KNOWLEDGE* (Reprint edition ed. 2016). 中文譯本：范達娜·席娃著，楊佳蓉、陳若盈譯，生物剽竊：自然及知識的掠奪，巨流出版。可參閱學校圖書館電子書：<https://www.airitibooks-com.nthulib-oc.nthu.edu.tw/detail.aspx?PublicationID=P20120420019>

郭華仁(2013)，種子戰爭何時了，林業研究專訊 20 卷 2 期，頁 5 - 8

第五週 專利權的多樣性嘗試：印度藥品創新的智財權保護

Yogesh Pai, *Promoting Diversity in Pharmaceutical Innovation and Access: India's Experience in the Post-TRIPS World, in DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* 76–102 (Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., 2015).

第六週 著作權與性別批評：反思「創作」與「作者」的定義

Rebecca Tushnet, *The Romantic Author and the Romance Writer: Resisting Gendered*

*Concepts of Creativity, in DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* 294–314 (Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., 2015).

第七週 著作權的多樣性嘗試：馬拉喀什公約與視障者之文化權利保障

Marrakesh Treaty to Facilitate Access to Published Works for Persons Who Are Blind, Visually Impaired or Otherwise Print Disabled 原文：

<https://www.wipo.int/publications/en/details.jsp?id=382&plang=EN>

Danielle Conway, *The Miracle at Marrakesh: Doing Justice for the Blind and Visually Impaired While Changing the Culture of Norm Setting at WIPO, in DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* 35–57 (Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., 2015).

第八週：春假/Reading Week

第九週 商標的種族主義批評與多樣性嘗試

Malte Hinrichsen, *Racist Trademarks and the Persistence of Commodity Racism in Europe and the United States, in DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* 130–148 (Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., 2015).

第十週 文化遺產/傳統文化表達保護的多樣性批評

Christoph Antons, *Epistemic Communities and the “People without History”: The Contribution of Intellectual Property Law to the “Safeguarding” of Intangible Cultural Heritage, in DIVERSITY IN INTELLECTUAL PROPERTY: IDENTITIES, INTERESTS, AND INTERSECTIONS* 453–471 (Irene Calboli & Srividhya Ragavan eds., 2015).

第十一週 傳統文化表達保護的多樣性嘗試

洪淳琦，作為混雜性（Hybridity）的傳統：以 Homi Bhabha 的後殖民觀點論原住民傳統智慧創作保護條例，臺大法學論叢，50 卷 1 期，2021 年 3 月

第十二週 植物品種權保護的多樣性批評與嘗試

Graham Dutfield, *The Globalisation of Plant Variety Protection: Are Developing Countries Still Policy Takers?, in INTELLECTUAL PROPERTY AND DEVELOPMENT: UNDERSTANDING THE INTERFACES: LIBER AMICORUM PEDRO ROFFE* 277–293 (Carlos Correa & Xavier Seuba eds., 2019).

第十三週~第十七週

由同學發表期末報告概要並開放討論，請以反思台灣實際案例相關為主。

題目建議如：

商標與生物多樣性(有機農產品標章、動物福利標章、產銷履歷等案例分析)

地理標示與文化、生物多樣性(地理標示與地方發展案例分析)

專利、生技與生物多樣性(如是否應開放動植物專利的台灣脈絡思考)

藥品的創新保護與健康權

台灣植物品種侵權案例分析(四季金剛橘、寶島甘露梨等侵權案件)與反思

台灣原住民族傳統智慧創作登記案例觀察分析

第十八週 撰寫並繳交最終版期末報告