关于美国 337 调查的分析报告

随着国际经济形势复杂多变，中美贸易摩擦加剧，更多的外向型企业受到冲击。作为贸易制裁措施依据之一的美国“337 调查”，其调查力度也呈现加大趋势。2019 年美国国际贸易委员会（ITC）受理的“337 调查”案件中，涉及中国企业有 10 件，其中涉及深圳企业的有 5 件，占 50%。深圳市外向型经济发达，美国“337 调查”对深圳企业的打击力度不容小觑。国家海外知识产权纠纷应对指导中心深圳分中心挂牌后，知保中心组织开展了美国“337 调查”研究，本报告主要从“337 调查”的制度概述、程序规则及应对策略三个方面进行分析。

一、337 调查制度概述

（一）基本概念

337 调查是根据美国《1930 年关税法》，美国国际贸易委员会（ITC）对进口贸易中的不公平行为发起的调查，属于准司法调查。由于其所依据的是《1930 年关税法》第 337 节的规定（后修订编入《美国法典》第 1337 节），因此，此类调查一般称为“337 调查”。

如果 ITC 认定某项进口产品侵犯了美国国内知识产权，或虽未侵犯知识产权但其效果却破坏或实质上损害美国某一产业，或阻碍该产业的建立，或对美国商业或贸易造成限制或垄断，则 ITC 有权采取制裁措施。

（二）特点

立案容易	发起“337 调查”的申请人只需证明在美国存在与申请人主张的知识产权相关的产业，不需证明
------	--

	有损害。
处罚严厉	一旦被认定侵权，非但被申请人的相关产品，其他同类的产品也有可能被禁止进入美国。
周期短	大多数情况下，ITC的调查期限为12-16个月。
对物管辖	对于所有进口到美国的产品，适用属物管辖权。仅在涉及禁止令时才需考虑对人管辖权。

(三) 主要部门及其职能

美国 337 调查的主体为 ITC，由不公平进口调查办公室、行政法官及 ITC 委员组成，主要职能如下：

不公平进口调查办公室	参与立案前咨询、调查
行政法官 5 名	负责案件的审理和发布初裁
ITC 委员 5 名	对初裁进行复议并作出终裁

(四) 主要制裁措施

措施	针对主体	对象	执行机关	目的	违反结果	解除办法
有限排除令	特定被诉方	被控侵权产品	海关	阻止被控产品进入美国	扣押或没收	担保金/无效/不侵权/总统否决
普遍排除令	行业经营者	某类产品	海关	阻止同类产品进入美国	扣押或没收	

禁止令	特定被诉方	被控侵权产品	委员会/法院	禁止继续销售已进口美国的产品	罚款	
后果	<p>1.排除令下发后,被控产品不得入境;禁止令下发后,库存产品一般不能销售。</p> <p>2.罚款额度:按照违反命令的天数,处以每日10万美元或产品在美国国内价值的2倍计算,择数额较高者适用。</p>					

二、337 调查程序规则

“337 调查”的期限一般为 12 个月，疑难的为 18 个月。其主要程序如下：

（一）申请

“337 调查”可以由申请人向 ITC 提起，也可以由 ITC 主动发起，但后者极少出现。

（二）立案并启动调查

ITC30 日内决定是否立案；如果同时提交临时禁令申请，ITC35 日内决定是否立案。立案后 45 日内确定调查结束时间，通常为 12 个月，复杂案件延长至 18 个月。

被申请人在得知其被诉之后可以向 ITC 提起不予立案的动议，或者直接与不公平进口调查办公室（OUII）调查律师进行非正式沟通，要求不予立案。但是，不予立案的情形极

少发生。

（三）证据开示

开示程序通常持续 5-10 个月。证据开示是当事人双方都可以行使的权利，答复期为 10 日内。

如果任何一方在开示程序中拒不配合他方的开示请求，可能面临罚款、不利的事实认定、禁止在将来的程序中使用相关证据等不利后果。证据开示也是“337 调查”中费用开销最大、最为耗时费力的一个阶段。

（四）听证会

听证会通常持续 1-2 周。

（五）开庭

庭审由行政法官在 ITC 的法庭内进行，持续数天甚至数周。实践中，由于 337 调查通常涉及商业秘密信息，绝大部分的庭审是不公开进行的。

（六）行政法官初裁

当事人不服初裁的，可以在初裁后 12 日内向 ITC 申请复审，ITC 也可以主动审查。

（七）ITC 复审及终裁

初裁发布 60 日内，ITC 决定是否进行复审。如果 ITC 决定不复审，初裁在报送 ITC 的 45 日后自动成为 ITC 的终裁。

（八）总统审查、上诉

总统审查期内，涉案产品仍可以进入美国市场，但进口商必须缴纳保证金。

三、337 调查之应对策略

(一) 调查开始前

1	在生产对美出口产品时，先初步分析评议出口到美国的产品是否有侵权的可能，应及时对产品进行 规避设计 。
2	对于无法规避而又必须使用的核心专利技术，应积极准备 谈判 。
3	在接受进口商、承销商以及分销商委托加工、制造和销售对美出口产品时，应 通过协议明确约定知识产权免责条款 。
4	生产或出口前主动在美进行合理 知识产权布局 。
5	委托律师出具出口产品不构成知识产权侵权的 法律意见书 。

(二) 调查过程中

1. 应诉

权衡是否应诉	应诉与否主要关乎 成本利益分析和企业的发展策略
是否作为第三方应诉	如果利害关系方不参与调查，将失去利用调查程序收集信息、表达主张的机会，最终可能会受到 ITC 作出的裁决以及有关救济措施的影响。
应诉团队	企业内部团队+律师团队
证据收集与保全	申请人与被申请人双方都必须向对方提供相关信息，即使该信息对提供方可能产生不利影响。证据持有人有证据保全的义务，严禁销毁证据，否则可能承担严厉的处罚。

2. 应诉策略

联合应诉	多家涉案企业选择联合应诉，可以 整合资源、共享信息、分担应诉工作 ，一定程度上分摊应诉费用，降低单个企业的应诉负担。
和解	双方当事人可以通过 签订和解协议 解决争议，终止“337调查”。
规避设计	如果被申请人侵权可能性比较大，可以通过研究设计 不同于涉案产品的新产品 来规避申请人的专利权。

3. 抗辩理由

产品不侵权	针对己方的产品特征，分析对方的专利，指出两者的关键区别，说明被指控产品与专利并不等同，最终达到不侵权的结果。
专利无效	据统计， 超过40% 的美国专利可能会被裁定无效或部分无效。
专利不可实施	可以从授权过程中 存在不正当行为或专利权的滥用 角度证明相应的专利不具备可实施性。

4. 律师费用

降低律师费用	聘请中美联合律师团队
	合理搭配律师团队的构成
	联合应诉

(三) 调查结束后

1. 规避设计

企业即使在应诉中错过了规避设计的最佳时机，也可以在签发排除令后，采取措施重新获得进口资格。

2. 专利许可

被申请人可以与申请人谈判获得使用专利的许可，并交

纳合理的许可费。

3.战略合作

被申请人可以与申请人商讨开展战略合作。

2020年7月9日