

特斯拉免费开放专利的逻辑

陈琼 电话：(86) 01083571314

邮箱：chenqiong_zb@chinastock.com.cn

一、引言

引言

“我们所有的专利都属于你。”2014年6月12日，埃隆·马斯克（Elon Musk）在特斯拉电动汽车官方博客上发出这一消息，表示为了电动汽车技术的发展，本着开源的理念，特斯拉不会对任何怀着良好目的来使用其专利的人提起法律诉讼。这份声明在业内引起震惊，在特斯拉后来的举动中，人们逐渐相信这是真的。专利本来是授予智力成果开发人在一定时期内的独占权利，具有排他性，人人都视为好东西，可特斯拉却宣布免费开放，这背后的逻辑是怎样的呢？我们对此进行分析。

一、专利的概念、特征及意义

关于专利的概念通常有三个层面的意思：一指权利，是专利权的简称，指专利权人对发明创造享有的专利权，即国家依法在一定时期内授予发明创造者或者其权利继受者独占使用其发明创造的权利，强调的是权利，是一种专有权。这种权利具有独占的排他性。非专利权人要么通过交易，要么通过授权许可，可能够使用他人的专利技术。二指技术，指受到专利法保护的发明创造，即专利技术，是受国家认可并在公开的基础上进行法律保护的专有技术。“专利”在这里具体指的是技术方法——受国家法律保护的技术或者方案。专利是受法律规范保护的发明创造，它是指一项发明创造向国家审批机关提出专利申请，经依法审查合格后向专利申请人授予的该国内规定的时间内对该项发明创造享有的专有权，并需要定时缴纳年费来维持这种国家的保护状态。三是指证书文件，即专利局颁发的确认申请人对其发明创造享有的专利权的专利证书或指记载发明创造内容的专利文献。而特斯拉此次宣布免费开放专利，在法律意义上是

将专利权利有条件的对不特定主体的无偿授权许可。

专利来源于法律的授权。在法律层面上，专利被认为是智力成果，是法律关系基本构成中客体之一。物权法中关于物的概念有两条，其中一条就是在说明权利在一定条件下可以满足物权概念，这个条件就是法律规定——专利法律制度。专利法律制度的核心在与独占性、排他性，这使专利具备了物权概念中的两个条件：对特定物享有直接支配权和排他性权利。这就使得权利人对专利可以享有完全的物权，具有占有、使用、收益、处分四项权能。在法理上，属于支配权、绝对权（对世权）、财产权。专利法律制度要求公开专利内容但授予专利权利独占性、排他性，从而使其具有了物权法中物的特征。

专利的意义通常被认为是保护创新，但是保护创新这一目的的实现从经济学的意义上实现的——通过独占获得超额利润。因此专利及专利法律制度的意义是使专利具有物权上物的特点，在法律上体现为使用、收益、处分等权利，在经济上体现为可交易——具有有用性与稀缺性。

上文所述旨在说明专利及专利制度的最终的意义是限制非专利权人在专利获得性方面的稀缺性，从而使专利能像有体物那样进行交易。那为什么专利需要如此大费周折动用法律来保证其稀缺性呢？这与专利本身的性质有关，他是信息产品，复制它几乎不需要什么成本，其有用性和稀缺性之间存在矛盾。

二、专利是信息产品

一件经济产品，在交易过程中为了确定其有用性，我们必须对其进行考察。这在有形物品的交易过程中是很容易做到且不会损害产品其他方面特性的，毕竟一件有形物品不论对其进行怎样的考察，这件物品不是归了买主就是还在卖主手中。而一件信息产品，在交易过程中为了确定其有用性而对其进行考察时，此时，其稀缺性就收到了损害。因为在考察信息产品的有用性的时候，就必须公开其信息产品的内容，买主实际上已经得到了这件信息产品。而如果要保证信息产品的稀缺性，就无法确定信息产品的有用性。

专利作为一件信息产品，人们在交易时就遇到了这样的困难。为了使专利交易得以进行，交易双方需要签订各种繁杂的限制性合同条款。为此，国家才建立了法律形式的专利保护制度。即便如此，专利的提供方仍然要花费相大的成本（用于发现并起诉未被授权而使用其专利的人）来保证专利在可供应用上的稀缺性，也即没有购买者、没有获得授权者不得应用。由上可知，在信息产品的交易实践中，采取了公开信息产品的内容以自证有用性，然后再通过合同、法律

等手段保证信息产品在可供应用方面的稀缺性。而有形物品的交易是不需要这些制度的。

至此，我们可以理解专利制度的核心内容是公开、法律授权独占，因为公开是为了说明专利的有用性，法律授权独占是为了让专利具有稀缺性。因此，通常专利权人会维护其享有的独占权，对市场上可能会使用其专利技术的人虎视眈眈，随时起诉那些未付费、未经授权使用其专利的人。

通过以上论述，我们已经把专利本身的逻辑说清楚了，可没有分析特斯拉免费开放专利的逻辑。但有了上述分析的思路作为工具，我们可以更进一步，把信息产品（例如知识、专利等）作为企业的一项特殊资产看待，考察企业是如何管理和运作信息产品的。

三、允许别人免费复制自己的信息产品？

信息产品的管理策略不容易理解，因为它常常是跨范式的。且到目前为止，还没有一个成熟的可以用来管理信息产品的理论，但这并不影响企业在信息产品管理过程中的摸索，特别是知识密集型企业在这方面进行了较多的思考和探索。博伊索特（Boisot, 2004）把工业经济与信息经济进行对比研究，发展了一个有助于理解信息产品的工具——信息空间，大多数企业在摸索该如何管理信息产品的生产、交易过程中，也会有博伊索特类似的感悟。

特斯拉的专利被认为是破坏式创新，是跨范式的。博伊索特用磁悬浮列车和电脑键盘的例子来说明这种破坏式创新。磁悬浮技术提供的地面速度的发展前景远远超过了采用轮轨技术可以达到的水平。然而，原来所使用的铁路基础设施是围绕着车轮和铁轨系统建立起来的，所以磁悬浮技术必须要提供额外的效益以弥补构建一套全新的基础设施发生的额外成本。这样，一种劣等的技术（信息产品）先行扩散，有时候就可能阻碍某种优良技术的出现。从人体工程学来看，目前所采用的 QWERTY 键盘并没有达到最理想的效果，但以人体工程学为基础设计的最佳键盘还是没有最终取代目前的 QWERTY 键盘。QWERTY 键盘是为避免早期机械打字机连动杆卡死而被设计出来的，现在早已不存在这种问题了，但是键盘仍然没有被改进。因为 QWERTY 键盘现有打字技能的基础，放弃它需要人力成本、制度成本和技术成本。若变成一种新的键盘布局，原来习以为常的东西必然变成不熟练的了，而且需要大规模的再培训。对目前的 QWERTY 键盘进行改进的福利改进只能后代中体现，而付出的成本将不得不由现在这一代使用 QWERTY 键盘的人内部消化。即使将来发生这样的改进，社会学习周期也会较长。对于这类事情，特斯拉作为个体企业，它拖不起。

特斯拉作为电动汽车行业的领先者，一定是对之前有类似开放专利的企业进行过研究并且

对比目前所处的境况后作出的。另外，特斯拉通过免费开放专利能够成功地使电动汽车行业打败传统汽车行业，其自身也必须保持比行业学习中期更快的企业个体学习周期，这样才能保证个体企业的行业领先地位。也就是说，特斯拉必须创造更多的专利，而是否免费放开新的专利，要根据新的情况来决定。

中国银河证券股份有限公司 博士后科研工作站

北京市西城区金融街 35 号国际企业大厦 C 座 100033

电话：(86) 13951077846

传真：010-66568641

中国银河证券网址：www.chinastock.com.cn

中国银河证券博士后科研工作站网址：<http://www.chinastock.com.cn/yhwz/postdoc/index.shtml.chinastock.com.cn>