



# 第十四届CCFC计算机取证技术峰会

The 14th China Computer Forensic Conference



报告主题：**上海知产法院“四位一体”软件  
技术事实查明机制的实践----以  
技术调查官制度为重点**

演 讲：**吴登楼**

## 吴登楼 上海知识产权法院技术调查室负责人

- 中国法学会知识产权研究会理事。
- 1996年起在上海市第二中级人民法院工作,先后在该院知识产权庭、办公室和立案庭等部门工作,具有多年知识产权审判工作的经验。
- 2015年起调到上海知识产权法院工作,主要负责技术调查官工作,协助知识产权审判业务庭查明案件审理中的技术事实。
- 国内首例“金华火腿”地理标志获保护案件(最高人民法院公报刊登案件)。
- 上海首例域名案件,国内较早涉及软件源程序和目标程序举证责任认定的软件侵权案件等多起精品案件。
- 在公开刊物上发表文章十余篇。
- 在最高院组织的学术论文和法律文书评比中分获二等奖。
- 《中国法院知识产权案例》主要合著人之一,该书在欧盟、日本以及国内发表。

# 关于 作者

数据



一、“四位一体”软件技术事实查明手段的利弊

二、“四位一体”软件技术事实查明手段的适用规则

三、探索完善技术调查官制度

# 序

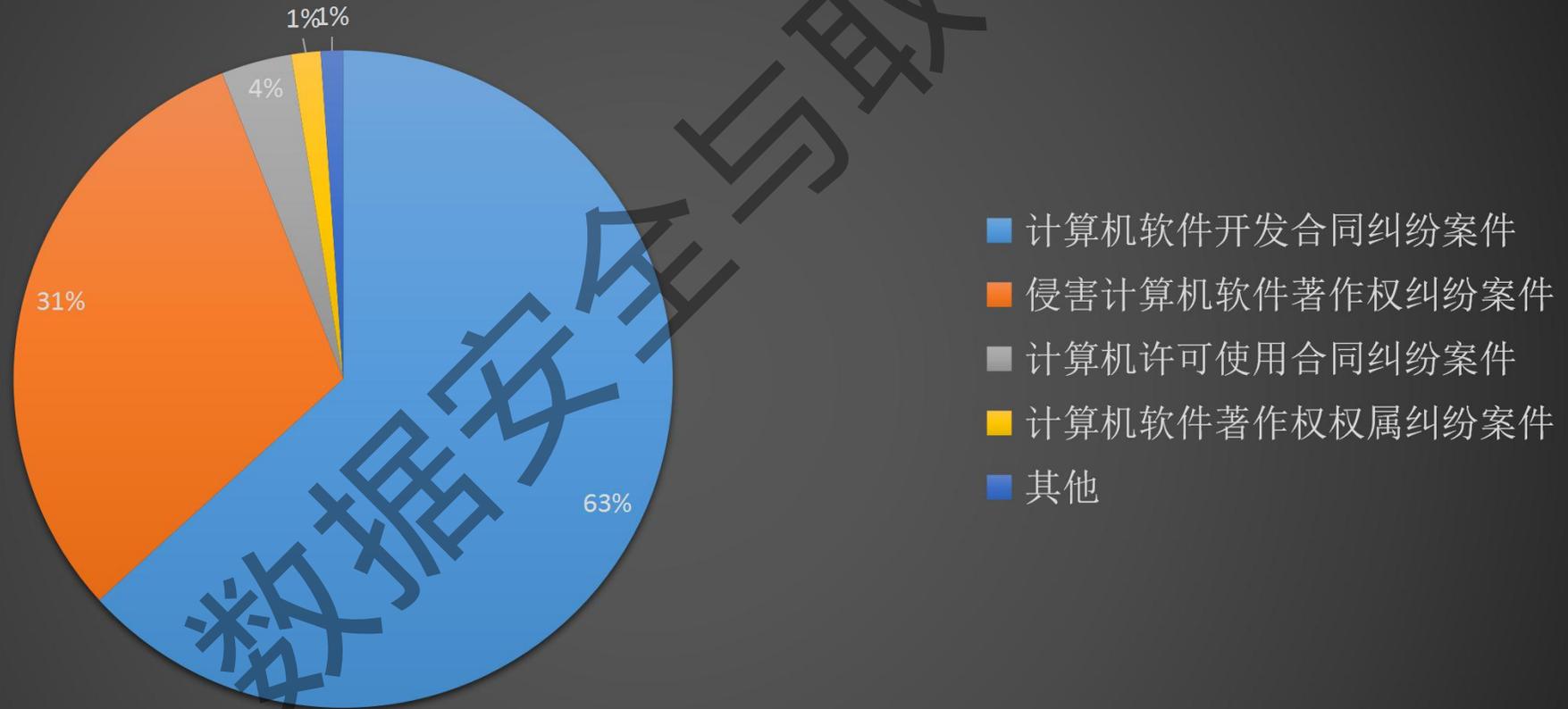


上海知识产权法院在审理涉及软件的民事、行政和刑事案件中，存在着一个难题：法官懂法律，对软件技术不懂或一知半解。而上海知产法院对全市软件案件进行集中管辖，也就意味着，全市的软件无论是合同还是侵权案件均集中到知识产权法院一审审理，知产法院一审技术类案件占比达92%以上。

# 一、“四位一体”软件技术事实查明手段的利弊

# “四位一体” 软件技术 事实查明手段的利弊

## 上海知产法院审理软件案件数量



“四位一体” 软件技术  
事实查明手段的利弊



# “四位一体” 软件技术事实查明机制



# “四位一体”软件技术 事实查明手段的利弊

## 传统的软件事实查明方式

1	2	3
<h3>鉴定</h3> <ul style="list-style-type: none"><li>• 优点：程序规范，法律法规相对完善</li><li>• 问题：周期长，质量层次不齐，费用</li></ul>	<h3>专家陪审员</h3> <ul style="list-style-type: none"><li>• 优点：专业，高效</li><li>• 问题：领域覆盖不全面，兼职</li></ul>	<h3>咨询专家</h3> <ul style="list-style-type: none"><li>• 优点：专业，便捷</li><li>• 问题：程序不透明、不公开，当事人缺乏抗辩手段</li></ul>

# “四位一体” 软件技术事实查明手段的利弊



## 技术调查官制度在中国大陆是一项全新的制度。

2014年底，北京、上海和广州知识产权法院成立，根据全国人大和最高院相关规定，涉技术类案件在知识产权法院的集中管辖。为此，最高院出台《关于知识产权法院技术调查官参与诉讼活动若干问题的暂行规定》，规定在知产法院设立技术调查室，负责技术调查官的管理。技术调查官作为司法辅助人员，辅助法官查明技术事实。



# “四位一体” 软件技术事实查明手段的利弊

借鉴日本、韩国和台湾地区的技术查明手段

随着知识产权审理体系的改革，技术调查官适用范围将发生变化

最高院出台规定为技术调查官制度提供了司法解释的支撑



# “四位一体” 软件技术事实查明手段的利弊

## 客观公正

- 技术调查官属于司法辅助人员，并非由任何一方当事人聘请。
- 技术调查官在业务上对法官负责。

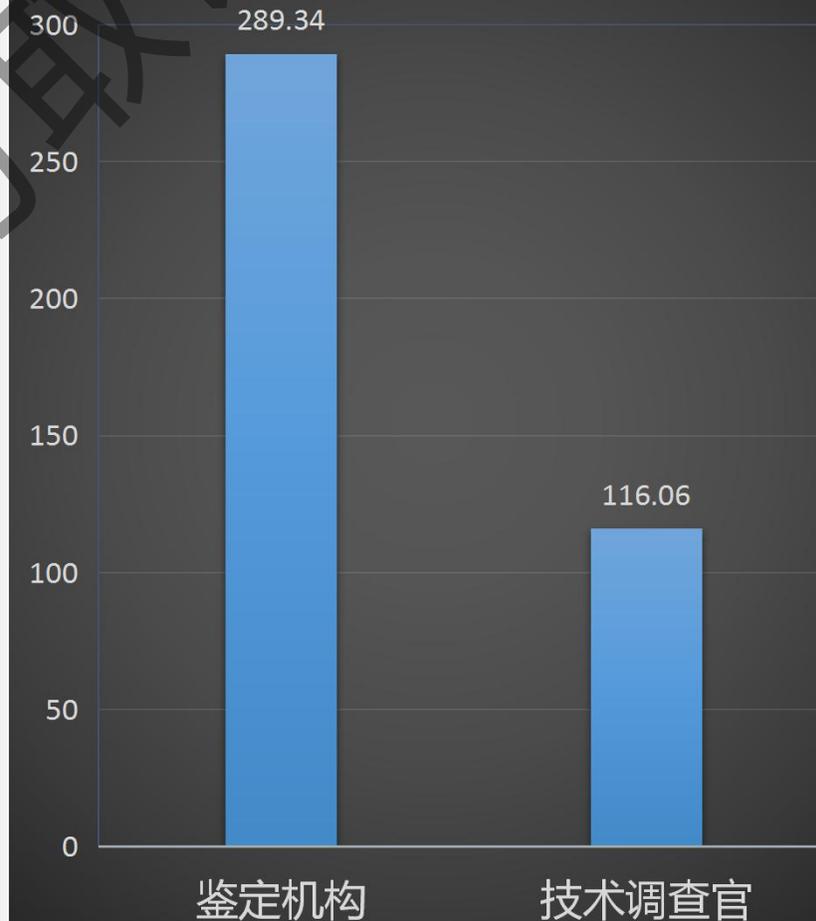
## 专业中立

- 技术调查官具备相应的专业技术。
- 技术调查官应遵循相应的回避的程序。

## 便捷高效

- 驻院技术调查官方便、快捷地与法官交换意见。
- 技术调查官内部管理程序简单高效。

### 参与案件的平均审理天数



## 二、“四位一体”软件技术 事实查明手段的适用规则

# “四位一体” 软件技术 事实查明手段的适用规则

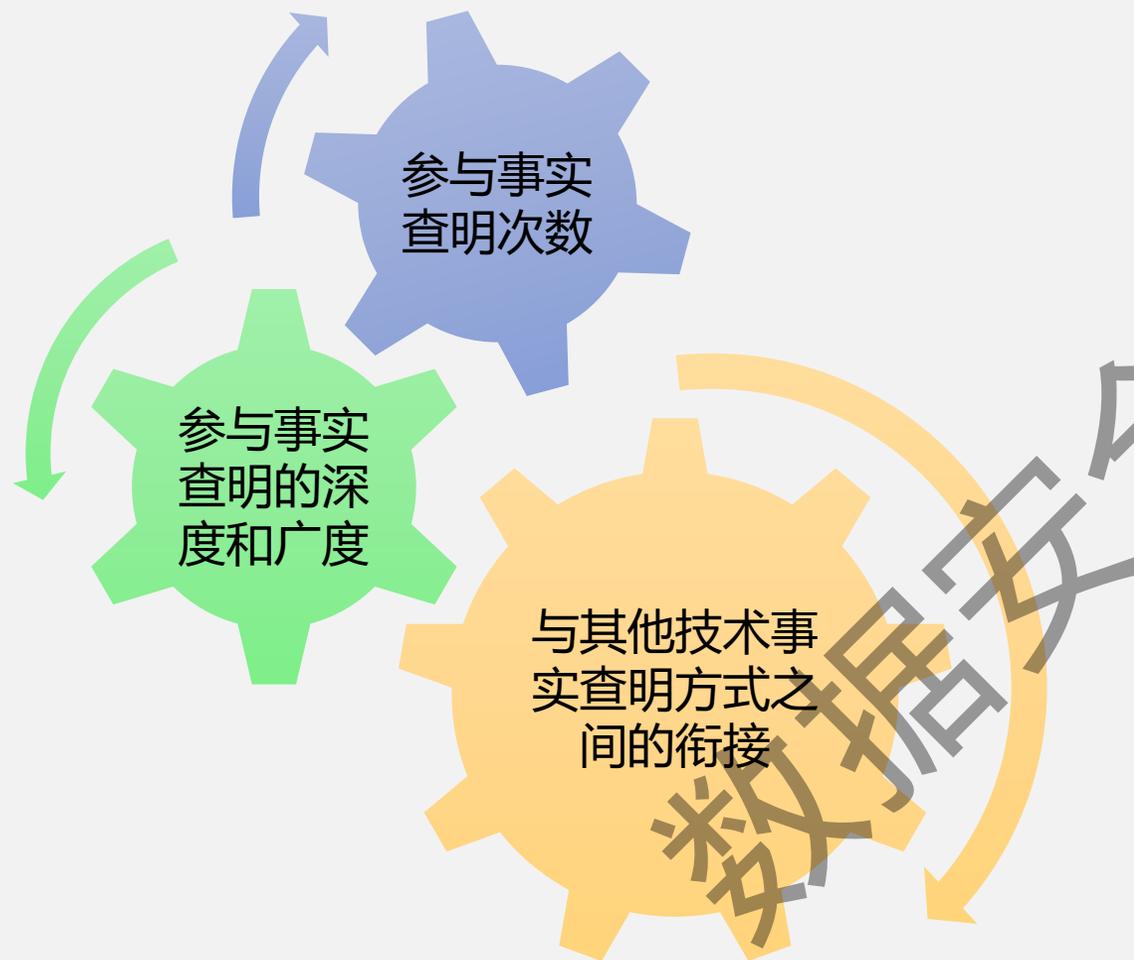


## 四种查明手段各有自己的程序价值 具有独立性，不可替代。

在该体系中，四种查明方式承担了不同的任务，也有各自不同的功能，是相互补充、有机联系的关系。根据各类技术事实查明方式的特点，选择合适的方式，对于准确、高效地查明技术事实至关重要。



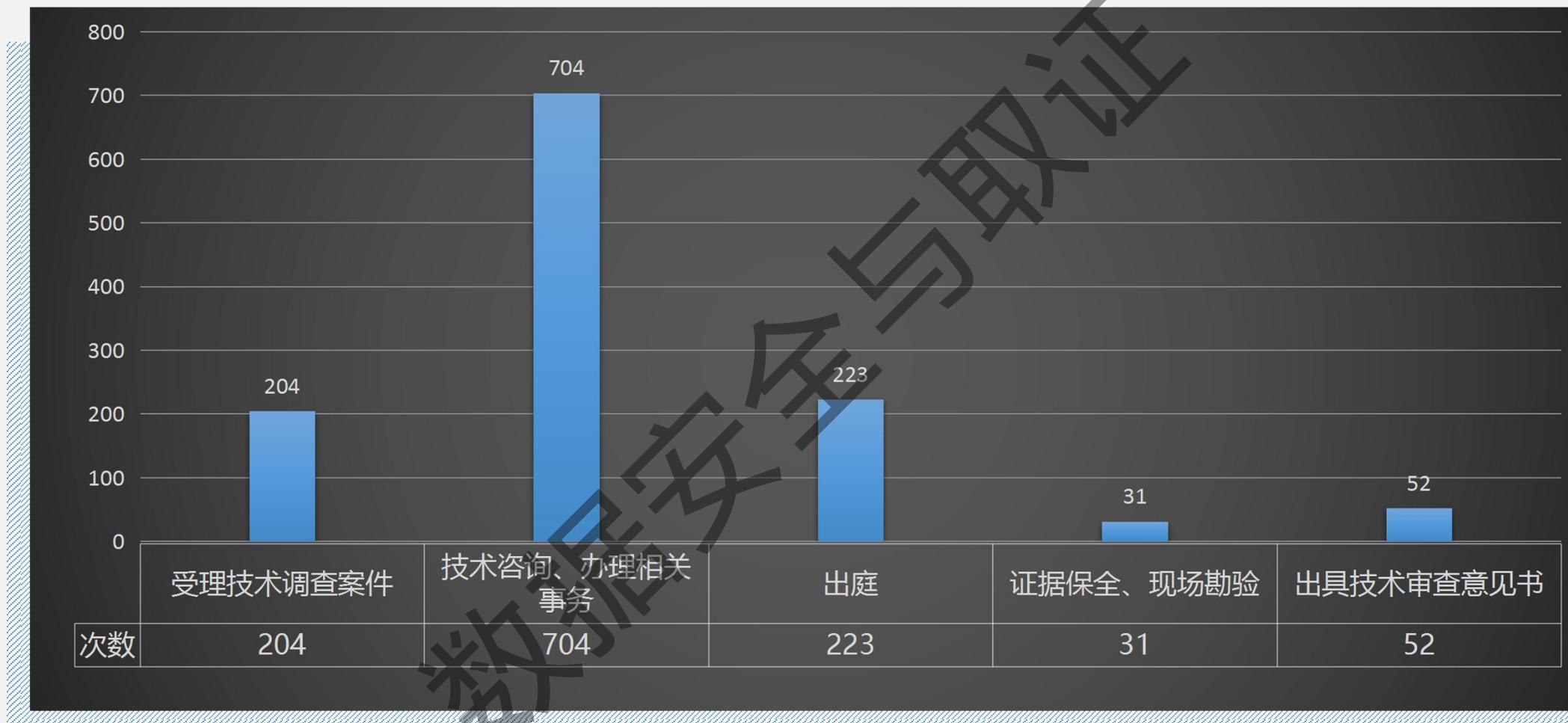
# “四位一体” 软件技术 事实查明手段的适用规则



## 技术调查官优先使用

技术调查官制度是我国知识产权法院成立以后建立的一项新的制度。技术调查官不仅参与案件的庭审和咨询，还参与证据保全、现场勘验等，为技术事实的查明提供全方位的支持。技术调查官制度的特点使其在技术事实查明中扮演基础角色，对于准确高效地查明技术事实非常重要。

# “四位一体” 软件技术 事实查明手段的适用规则



上海知产法院成立至2018年8月底，技术调查官参与案件情况

# “四位一体” 软件技术 事实查明手段的适用规则



技术调查

技术咨询

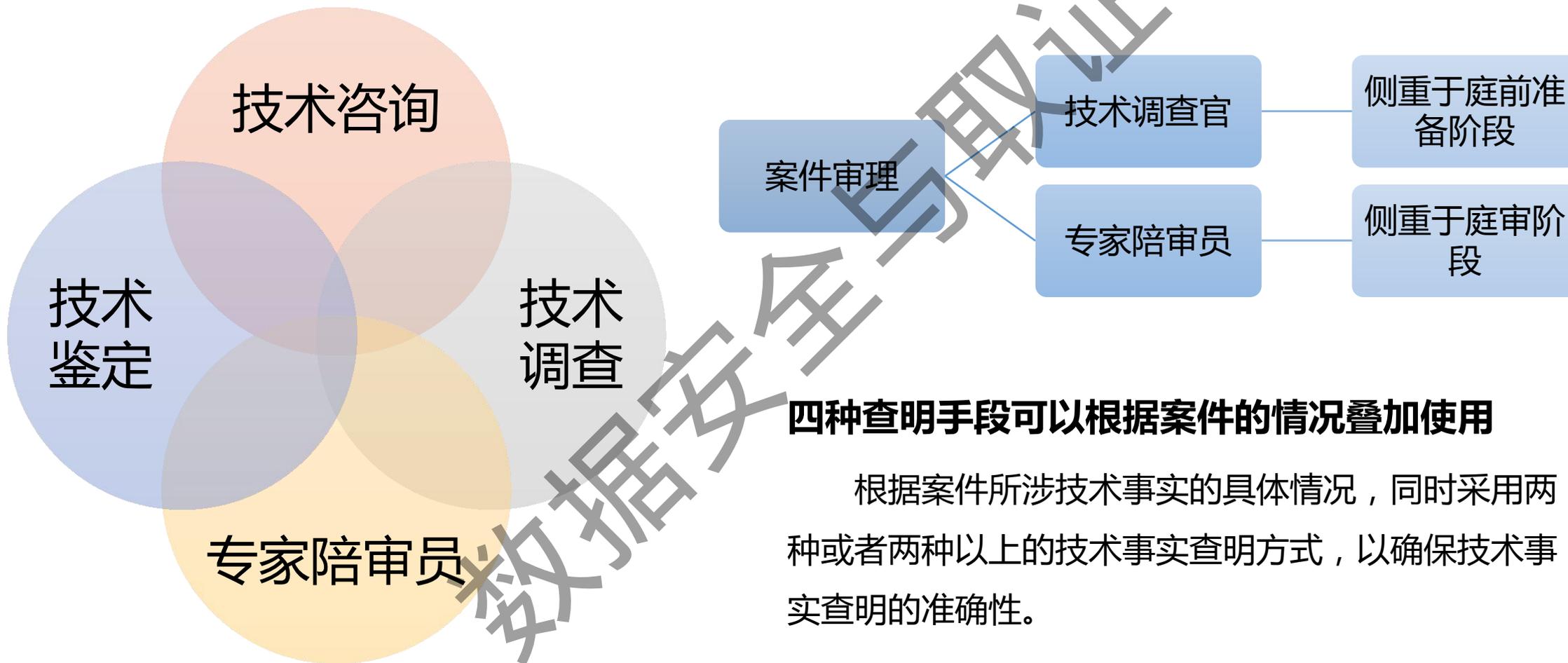
司法鉴定

**鉴定是在其他查明手段均难以奏效情况下的最后适用**

以往的司法实践中，部分法官对于技术事实的查明存在过度依赖鉴定的倾向，导致一些本不需要进行鉴定的案件进入了鉴定程序，造成当事人不必要的诉讼负担。

上海知产法院成立以来，委托技术鉴定案件数仅占所有技术类案件的1.26%，有效地控制了实施鉴定的数量，压缩审理周期。

# “四位一体”软件技术事实查明手段的适用规则



# “四位一体” 软件技术 事实查明手段的适用规则



## “法官+技术调查官+技术专家+执行法官” 保全模式

我院近期判决的达索公司诉上海某公司计算机软件著作权侵权一案，上海知识产权法院判令被告赔偿经济损失及合理费用共计人民币1505万元。该案判决依据的侵权事实就是按照“法官+技术调查官+技术专家+执行法官”进行保全，固定了证据，所以法院得以顺利裁决。



数据取证与取证

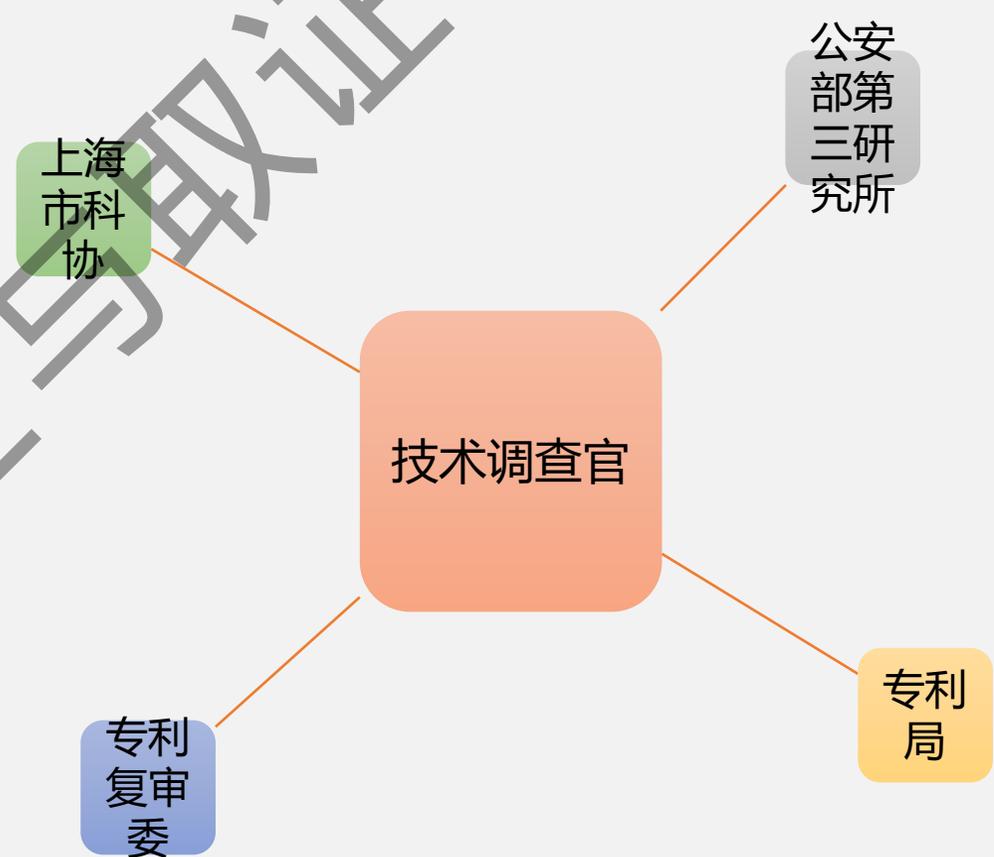
### 三、探索完善 技术调查官制度

# 探索完善 技术调查官制度



## 技术调查官的来源模式

上海和北京知产法院技术调查官来源模式基本一致。目前上海知识产权法院有常驻交流技术调查官2名，兼职11名，其中具有高级职称的专家9名，涵盖软件、材料、化工、电子、通信、网络、光电和通讯等专业技术领域。



# 探索完善 技术调查官制度



## 建章立制

上海知识产权法院根据最高人民法院关于技术调查官相关规定，明确了技术调查官的职能定位，规范了技术调查官的工作流程，为技术调查官公正、高效、专业、廉洁履职提供了有力的制度支撑和保障。

- ① 《上海知识产权法院技术调查官参与诉讼活动工作规则》
- ② 《技术调查官工作守则》
- ③ 《上海知识产权法院技术调查官管理办法》
- ④ 《上海知识产权法院技术调查官出庭规则（试行）》

# 探索完善 技术调查官制度



## 技术调查官尽责履职情况

- 一、参与庭审出具技术审查意见，辅助法官查明技术事实
- 二、对案件中涉及的技术问题提供咨询意见，辅助法官了解相关技术问题
- 三、参加案件证据保全、现场勘验，辅助法官解决保全勘验中的技术难题



# 探索完善 技术调查官制度



## 鉴定周期45天时的提示制度

- 当司法鉴定周期超过45天时，即向司法鉴定机构发送提示函，提示、敦促司法鉴定机构应当在60个工作日内完成鉴定工作。

## 鉴定周期满60个工作日的催告制度

- 当委托鉴定满60个工作日仍未完成时，即向司法鉴定机构发送催告函，要求司法鉴定机构在收到函件后30日内完成鉴定工作

## 鉴定结束后的鉴定质量反馈制度

- 涉司法鉴定案件审结时，主审法官填写鉴定质量反馈表，对鉴定机构的质量和效率作出评价并说明理由。

## 提升司法鉴定效率

针对知识产权案件鉴定周期长之难题，上海知产法院积极研究解决问题的对策，采取三项措施提升司法鉴定的效率。

# 谢谢

单位：上海知识产权法院

地址：上海市浦东新区张衡路988号

电话：13651684928 18117280387

邮件：wudenglou@sina.com.

数据安全取证



谢谢!

数据安全与取证