

Inhaltsübersicht

Einleitung	25
-------------------------	----

Kapitel 1

Technologietransfer und Schutz des geistigen Eigentums in China	34
A. Technologietransfer	34
B. Schutz des geistigen Eigentums in China	41

Kapitel 2

Geschichtlicher Kontext	55
A. Die Entstehung (1979–1999)	55
B. Liberalisierung und Wandel (2000–2010)	58
C. Überarbeitung und Umwandlung (2011–2018)	59
D. Ergebnis	60

Kapitel 3

Die Vorwürfe des erzwungenen Technologietransfers in China 2018	62
A. Joint-Venture-Zwang und Genehmigungsverfahren	62
B. Diskriminierende Vorschriften betreffend Technologietransfers	136
C. Weitere Formen des erzwungenen Technologietransfers	154
D. Vorliegen eines „erzwungenen“ Technologietransfers	163
E. Praktische Bedeutung des erzwungenen Technologietransfers in China	175
F. Weitere Vorwürfe der USA	181
G. Ergebnis	181

Kapitel 4

Verstoß gegen WTO-Vorschriften	183
A. Einführung	183
B. TRIPS	190
C. GATT	211
D. GATS	216
E. TRIMS	216
F. Verletzung von Chinas Beitrittsprotokoll	218
G. China als Entwicklungsland	234
H. Ergebnis	235

Kapitel 5

Änderungen der Rechtslage	237
A. Änderungen in der nationalen Rechtslage	237
B. Verstoß gegen WTO-Vorschriften	290
C. Phase One Agreement	293

Kapitel 6

Änderungsvorschläge	298
A. Motive der USA und China	298
B. Chinas Wirtschaftsstruktur	300
C. Lösungsvorschläge	301
D. Möglichkeiten die Ziele zu erreichen	305
E. Rückschlüsse für Entwicklungsländer	308
F. Fazit	319
Thesen	322
Literaturverzeichnis	326
Stichwortverzeichnis	350

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	25
I. Aufriss	25
II. Zu Forschungsstand und Quellenlage	26
III. Methodik	29
IV. Gang der Untersuchung	31
V. Weitere Besonderheiten	33

Kapitel 1

Technologietransfer und Schutz des geistigen Eigentums in China	34
A. Technologietransfer	34
I. Technologie	34
II. Transfer	36
III. „Erzwungener“ Technologietransfer	38
IV. Zwischenergebnis	40
B. Schutz des geistigen Eigentums in China	41
I. PatG	41
1. Erfindungs- und Gebrauchsmusterpatente im Jahr 2018	41
2. Geschmacksmusterschutz im Jahr 2018	43
3. Änderungen durch die vierte Patentgesetzänderung	43
4. Ergebnis	44
II. UrhG	44
1. Urheberrechtsschutz 2018	45
2. Änderung 2020	46
3. Ergebnis	47
III. MarkenG	47
1. Markenschutz 2018	47
2. Änderung 2019	49
3. Ergebnis	49
IV. UWG	50
1. Schutz im Jahr 2018	50
2. Änderung 2019	51
3. Ergebnis	52

V. Praktische Durchsetzung von Rechten des geistigen Eigentums 52

VI. Zwischenergebnis 54

Kapitel 2

Geschichtlicher Kontext 55

A. Die Entstehung (1979–1999) 55

B. Liberalisierung und Wandel (2000–2010) 58

C. Überarbeitung und Umwandlung (2011–2018) 59

D. Ergebnis 60

Kapitel 3

Die Vorwürfe des erzwungenen Technologietransfers in China 2018 62

A. Joint-Venture-Zwang und Genehmigungsverfahren 62

 I. Joint-Venture-Zwang 62

 1. Formeller Joint-Venture-Zwang 62

 2. Informeller Joint-Venture-Zwang 63

 a) NEV-Markt 64

 b) Hochgeschwindigkeitszüge 64

 c) Flugzeuge 65

 d) Ergebnis 66

 3. Technologietransfer bei der Joint-Venture-Gründung 66

 a) Leistungsanforderungen in Vorschriften 66

 b) Weitere Gründe für einen Technologietransfer 68

 c) Stellungnahme 69

 II. Behördliche Genehmigungsverfahren 70

 1. Die Genehmigungsverfahren 70

 2. Technologietransfer im Rahmen der Genehmigungsverfahren 74

 3. Untersuchung der kritischen Aspekte in den behördlichen Genehmigungsverfahren 76

 a) Maßstab 77

 aa) Deutschland 77

 (1) Bestimmtheitsgrundsatz 77

 (2) Klarheitsgrundsatz 79

 (3) Einschränkung behördlichen Handelns 79

 bb) USA 80

 (1) Void-for-Vagueness-Doktrin und Overbreadth-Doktrin 80

(2) Begriff der „Unklarheit“ im amerikanischen Recht	82
(3) Begrenzung des behördlichen Handelns	83
cc) Maßstab der Untersuchung	85
(1) Vage und unklare Vorschriften	85
(2) Überprüfung des behördlichen Handelns	86
dd) Auslegung in China	87
(1) Auslegung durch die Gerichte	87
(2) Auslegung durch die Behörden	88
b) Verwaltungsrechtlicher Rechtsschutz in China	89
aa) Möglichkeit Genehmigung durchzusetzen	89
(1) Widerspruchsverfahren	89
(2) Gerichtsverfahren	90
(3) Überprüfung des Beurteilungsspielraumes und Ermessens	91
(4) Zwischenergebnis	91
bb) Rechtsschutz in der Praxis	92
(1) Fehlende Unabhängigkeit der Gerichte	93
(2) Fehlende Unabhängigkeit der Richter	93
(3) Weiter zu berücksichtigende Aspekte	94
cc) Ergebnis	94
c) Kartellrechtliche Genehmigung	95
aa) Offenlegung von sensiblen Informationen	95
bb) Anhörungskommission	99
cc) Untersagungstatbestand	99
(1) Kriterium (5)	100
(2) Kriterium (6)	102
(3) Ermöglichung von Technologietransfer	104
dd) Rechtfertigungsgründe	104
ee) Freigabe unter Auflagen	108
ff) Dauer des Genehmigungsverfahrens	111
gg) Ergebnis	111
d) Projektgenehmigung	112
aa) Offenlegung von sensiblen Informationen	113
(1) § 8 Abs. 1 Nr. 1, Abs. 2 Verwaltungsmaßnahmen über ausländische Investitionsprojekte (Dez. 2014)	114
(2) § 10 Nr. 8 Verwaltungsmaßnahme über ausländische Investitionsprojekte (Dez. 2014)	114
(3) Erlangung von sensiblen Informationen	115
bb) „Qualifizierte Beratungsstelle“	115
cc) Genehmigungsvoraussetzungen	116
(1) Kriterium (1)	117

(2) Kriterium (2)	117
(3) Kriterium (3)	118
(4) Kriterium (4)	119
(a) Vergleichbare Generalklauseln im deutschen Recht	119
(b) „Nationale Sicherheit“ und „ökologische Sicherheit“ im chi- nesischen Recht	121
(5) Kriterium (5) und (6)	121
(6) Ermöglichung von Technologietransfer	122
dd) Dauer des Verfahrens	122
ee) Ergebnis	123
e) Ergebnis	124
III. Regulatorische Unklarheiten	125
1. Cloud-Computing	125
2. Zulässigkeit der Einführung der neuen Vorschriften	127
a) Rückwirkung von Rechtsvorschriften	128
b) Zielgerichtetes chinesisches Handeln	129
3. Regulatorische Unklarheiten und Technologietransfer	129
IV. War die „Markt gegen Technologie“-Politik berechtigt?	130
1. Chinesische Literatur	131
2. Sicht der USA	132
3. Ansicht Branstetter	132
4. Ansatz Qin	133
5. Sonstige Ansichten in der westlichen Literatur	134
6. Stellungnahme	134
B. Diskriminierende Vorschriften betreffend Technologietransfers	136
I. TIER (2011)	136
1. Anwendungsbereich	136
2. Registrierungs- und Genehmigungserfordernis	137
3. §§ 24, 25 TIER (2011)	138
4. §§ 27, 29 TIER (2011)	140
II. DB-EJV-Gesetz (2014)	142
III. Rechtfertigung	143
1. Bezüglich der TIER	143
2. Bezüglich § 43 DB-EJV-Gesetz (2014)	145
IV. Stellungnahme	146
1. Genehmigungs- und Registrierungserfordernis	147
2. Inhaltliche Anforderungen an Technologietransferverträge TIER (2011)	148
3. DB-EJV-Gesetz (2014)	153
V. Ergebnis	153

C. Weitere Formen des erzwungenen Technologietransfers	154
I. Fehlerhafte Gerichtsentscheidungen	155
II. Technologietransfer veranlassende Vorschriften	155
1. IP-Kartell-Bestimmungen (2015)	156
2. Standard-Vorschriften	158
3. Weitere Kritik	159
4. Stellungnahme	160
a) § 5 IP-Kartell-Bestimmungen (2015)	160
b) § 7 IP-Kartell-Bestimmungen (2015)	161
c) § 13 IP-Kartell-Bestimmungen (2015)	161
d) § 4 Standard-Vorschriften	162
e) Weitere Kritik an den Standard-Vorschriften	162
III. Angelegter Technologietransfer	162
D. Vorliegen eines „erzwungenen“ Technologietransfers	163
I. Für die Annahme eines „erzwungenen“ Technologietransfers	163
II. Gegen die Annahme eines „erzwungenen“ Technologietransfers	164
III. Differenzierender Ansatz von Prud'homme/Zedtwitz/Thraen/Bader	167
IV. Studie von Li/Liu/Zhang	169
V. Stellungnahme	170
1. Definition „Zwang“	171
2. Feststellung von „Zwang“ im Kontext des erzwungenen Technologietransfers in China	172
3. „Erzwungener“ Technologietransfer in China?	173
4. Rechtfertigung	174
VI. Ergebnis	174
E. Praktische Bedeutung des erzwungenen Technologietransfers in China	175
I. Wirtschaftliche Erfolge	175
1. Allgemein	175
2. Ansatz von Sykes	176
3. Stellungnahme	178
II. Bedeutung der Problematik in der Praxis	179
1. USCBC	179
2. GCoCiC	179
3. EUCoCiC	180
4. Ergebnis	180
F. Weitere Vorwürfe der USA	181
G. Ergebnis	181

Kapitel 4

Verstoß gegen WTO-Vorschriften	183
A. Einführung	183
I. Konsultationsantrag der USA	183
II. Konsultationsantrag der EU	184
III. Vorgehen	187
1. Allgemein	187
2. Auslegung der WTO-Vorschriften	188
B. TRIPS	190
I. Bedeutung von Art. 7, 8, 40 TRIPS	190
1. Art. 7 TRIPS	191
2. Art. 8 TRIPS	191
a) Rechtsnatur	191
b) Charakter als Ausnahmegesetz	193
3. Art. 40 TRIPS	193
4. Ergebnis	194
II. Verletzung von Ausschließlichkeitsrechten im TRIPS	194
1. Urheberrecht	195
2. Marken	196
3. Gebrauchsmuster und -modelle	197
4. Patentrechtlicher Schutz	197
a) Art. 28 Abs. 1 TRIPS	197
b) Art. 28 Abs. 2 TRIPS	198
c) Umfang des Schutzes	199
5. Layout-Designs	200
6. Verstoß gegen die Ausschließlichkeitsrechte	201
a) TIER (2011) und DB-EJV-Gesetz (2014)	201
b) Verstoß aufgrund der Technologietransferanforderungen	202
c) Ergebnis	203
III. Art. 39 TRIPS	203
1. Schutzgehalt	203
a) „Nicht offenbarte Informationen“	203
b) Art. 39 Abs. 2 TRIPS	204
2. Verstoß	204
IV. Art. 3 TRIPS	205
1. Schutzgehalt	205
2. Verstoß	207
V. Art. 4 TRIPS	208
1. Schutzgehalt	209

2. Verstoß	209
VI. Rechtfertigung	210
1. Art. 7, 8 TRIPS	210
2. Art. 73 TRIPS	210
VII. Ausschluss des Anwendungsbereiches des TRIPS bei investitionsrechtlichen Regelungen	211
VIII. Ergebnis	211
C. GATT	211
I. Art. I, III:4 GATT	212
II. Art. XVII GATT	212
1. Schutzgehalt	212
2. Verstoß	214
III. Art. XXIII.1 (b) GATT	215
IV. Ergebnis	215
D. GATS	216
E. TRIMS	216
F. Verletzung von Chinas Beitrittsprotokoll	218
I. Einheitliche, unparteiische und angemessene Anwendung von Gesetzen	219
II. Staatliche Unternehmen/Beschaffungsmaßnahmen	220
1. Abschnitt 46 WPR	220
2. Abschnitt 339 WPR	222
3. Abschnitt 240 WPR	222
4. Staatliche Handelsunternehmen	223
III. Verpflichtungen bezüglich Leistungsanforderungen bei Markteintritt	223
1. Auffassungen in der Literatur hinsichtlich einer Verletzung	224
2. Eigene Auffassung	226
a) Abschnitt 49 S. 2 WPR	226
aa) Anwendungsbereich	226
bb) Verstoß	227
b) 7.3 S. 4 Beitrittsprotokoll & Abschnitt 203 S. 3 WPR	227
c) Leistungsanforderungen von Unternehmen	228
IV. Verpflichtung bezüglich Joint-Venture-Anforderungen	229
V. Verpflichtung bezüglich des Schutzes offengelegter Informationen	229
VI. Inländerbehandlung	229
VII. Abschnitt 256 WPR	231
VIII. Rechtfertigung	231
1. Heranziehung von Rechtfertigungstatbeständen	231
2. Abschnitt 46 S. 2 WPR	232
3. Abschnitt 203 S. 5 WPR	233

4. 7.3 Beitrittsprotokoll 233

IX. Ergebnis 233

G. China als Entwicklungsland 234

H. Ergebnis 235

Kapitel 5

Änderungen der Rechtslage 237

A. Änderungen in der nationalen Rechtslage 237

I. Verbesserung des verwaltungsrechtlichen Rechtsschutzes? 237

II. AIG 238

1. Anwendungsbereich, § 2 AIG 240

2. Marktzutritt nach dem AIG 241

a) Inländerbehandlung 241

aa) Allgemein 241

bb) Probleme in Bezug auf die Thematik des erzwungenen Technologie-
transfers 243

b) Negativliste 243

aa) Allgemein 243

bb) Probleme in Bezug auf die Thematik des erzwungenen Technologie-
transfers 245

c) Genehmigungsverfahren 245

aa) Grundsätze 245

bb) Fusionskontrolle und Projektgenehmigung 247

cc) Sicherheitsüberprüfung 248

(1) Verhältnis zu der bisherigen Sicherheitsüberprüfung 250

(2) Bedeutung von § 35 Abs. 2 AIG 251

(3) Verfahren der Sicherheitsüberprüfung 252

(a) Zuständigkeit 252

(b) Anwendungsbereich der Sicherheitsüberprüfung 252

(c) Einzureichende Unterlagen 253

(d) Prüfungsverfahren und -maßstab 254

(e) Verfahrensdauer 256

(f) Verantwortlichkeit 257

(4) Ergebnis 257

dd) Kommentare in der Literatur zum Marktzutrittsverfahren 258

d) Probleme in Bezug auf die Thematik des erzwungenen Technologietrans-
fers 259

3. Behördliche Leistungsanforderungen	259
a) § 22 AIG	260
aa) Allgemein	260
bb) Begriffsbestimmung bei § 22 Abs. 2 S. 3 AIG	261
cc) Kritik	262
dd) Stellungnahme	264
b) § 23 AIG	265
c) § 35 DB-AIG	267
d) Ergebnis	268
4. Verantwortlichkeit der Verwaltungsmitarbeiter	268
5. Beschwerdemechanismus	269
6. Weitere Vorschriften	272
a) Öffentliches Beschaffungswesen	272
b) Handelspolitische Gegenmaßnahmen	273
c) Standardsetzungsverfahren	273
7. Umsetzung	274
8. Ergebnis	275
III. Administratives LizenzG (2019)	276
1. § 5 Administratives LizenzG (2019)	277
2. § 31 Administratives LizenzG (2019)	278
3. § 72 Administratives LizenzG (2019)	278
4. Ergebnis	279
IV. Änderungen der TIER	279
V. Weitere Bereiche	280
1. Saatgutvorschriften und NEV-Bestimmungen	280
2. Sonstige Vorschriften	281
3. Ergebnis	282
VI. Anhaltende Kritik der USA	282
VII. Relevanz der ausgemachten Probleme für ausländische Investoren	284
1. USCBC	284
2. GCoCiC	285
3. EUCoCiC	287
4. Ergebnis	289
VIII. Ergebnis	289
B. Verstoß gegen WTO-Vorschriften	290
I. Folgen der Änderungen der nationalen Rechtslage auf die WTO-Verstöße 2018	290
II. Neue WTO-Verstöße durch die Änderung der nationalen Rechtslage	291
C. Phase One Agreement	293
I. Inhalt	294
II. Anmerkungen	295

Kapitel 6

Änderungsvorschläge	298
A. Motive der USA und China	298
B. Chinas Wirtschaftsstruktur	300
C. Lösungsvorschläge	301
I. Chinesische Literatur	302
II. Theoretische Lösungsvorschläge	303
III. Praktische Umsetzungswahrscheinlichkeit	305
D. Möglichkeiten die Ziele zu erreichen	305
E. Rückschlüsse für Entwicklungsländer	308
I. Vorschläge in der Literatur	309
1. Chinesische Literatur	309
2. Westliche Literatur	311
a) Ansatz von Qin	311
b) Weitere Auffassungen	312
II. Stellungnahme	313
1. Allgemeine Erwägungen	313
2. Geltendmachung der Interessen im Rahmen der WTO	314
3. Sonstige Alternativen	317
4. Ergebnis und Handlungsvorschläge für Entwicklungsländer	318
F. Fazit	319
Thesen	322
Literaturverzeichnis	326
I. Literatur in chinesischer Sprache	326
II. Literatur in deutscher und englischer Sprache	331
III. Weitere Materialien	341
IV. Submissions (Section 301 Report I)	348
V. Sonstige Submissions	348
VI. WTO-Dokumente	349
VII. GATT-Dokumente	349
Stichwortverzeichnis	350