

商标法·专利法

知识之盾

ZHISHIZHIDUN

■主 编 / 魏春艳 向 洪 张丽娟
■副主编 / 符晓蓉 胡金林 刘 键



教你打官司丛书



中国时代经济出版社

《教你打官司》丛书

商标法·专利法

知识之盾

主 编 / 魏春艳	向 洪	张丽娟
副主编 / 符晓蓉	胡金林	刘 键
撰稿人 / 文 强	杜 力	买天让
张丽娟	魏春艳	向 洪
许联平	程 烈	李 俊
刘 键	黄 敏	邹海涛
刘永庆	胡雄斌	胡昌斗
郑 波	姚 征	薛 勇

图书在版编目 (CIP) 数据

知识之盾：商标法·专利法/魏春艳 向洪 张丽娟 主编. —北京：中国时代经济出版社，2003.1

(教你打官司丛书)

ISBN 7-80169-300-0

I. 知… II. ①魏…②向…③张… III. ①商标法—中国—问答②专利法—中国—问答 IV. D923.405

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2002) 第 076039 号

教你打官司知识之盾丛书

主 副 撰
主 稿
编 编 人

商 标 法 · 专 利 法

魏春艳 符晓蓉 文春强 魏春艳 李俊 刘永庆 姚征
向洪 胡金林 杜力洪 刘键 胡雄斌 薛勇

张丽娟 刘键 买天让 许联平 黄敏 胡昌斗

张丽娟 程海涛 邹波

出 版 者	中国时代经济出版社 (原中国审计出版社)
地 址	北京东城区东四十条 24 号 青蓝大厦 11 层东办公区
邮 编	100007
电 话	(010)88361317 64066019
传 真	(010)64066026
发行经销	各地新华书店经销
印 刷	北京振兴华印刷厂
开 本	850×1168 1/32
版 次	2003 年 1 月第 1 版
印 次	2003 年 1 月第 1 次印刷
印 张	8.75
字 数	192 千字
印 数	5000 册
定 价	16.00 元
书 号	ISBN 7-80169-300-0/D·020

版权所有 侵权必究



总 序

在全球经济市场化、全球经济现代化、市场经济全球化的 21 世纪生活激流中，一个国家、一个地区、一个单位、一个企业、一个学校、一个家庭、一个社会成员，没有足够的法律知识是不行的。一个法盲，将失去人类生存的权利，更谈不上竞争权、智慧权、成功权。基于以上认识，我们组织了四川大学、四川师范大学、四川生殖卫生学院、成都理工大学、电子科技大学、军事经济学院、华中师范大学、西南民族学院、武汉大学等院校有关专家、教授、学者编著出版了《教你打官司》丛书。

《教你打官司》丛书选取的法律问题，是与各行各业人民群众的日常经济生活、学习生活、家庭生活以及自己的工作息息相关的，也是需要大家充分了解、切实掌握的。为此，我们按照法律分类，从众多案例中，精选出一些具有代表性的典型案例，举案说法，并对这些案例进行分析，以解答普通老百姓在 21 世纪中的法律疑问，帮助人们主动拿起法律武器，维护自己的生存权、自由权、教育权、致富权和成功权等各项权利，同时更好地履行自己的义务。





前言

随着我国加入 WTO，中国已融入世界经济的潮流，21 世纪是知识经济的时代，作为无形资产的知识产权正被越来越多的人所关注。

长期以来，由于众所周知的原因，我国的知识产权立法和法律保护滞后于社会现实的发展。加入 WTO 后的中国，我国的法制建设包括知识产权方面的法制建设得以迅猛发展，特别是《商标法》、《专利法》等知识产权法律的再次修改，与我国此前签订的有关知识产权方面的国际协议全面接轨，知识产权的立法和保护达到了一个新的水平，它为我国知识产权的创造发展提供了健康的环境和新的机遇。

本书以新修改后的《商标法》、《专利法》为基础，法案合析，尽量覆盖二法的基本内容，同时注重问题的广泛性和资料性，给读者提供一个解决《商标法》、《专利法》方面的法律武器。运用知识之盾，保护自己的知识权益。

鉴于编著者水平有限加上时间仓促，《商标法》、《专利法》新修改后实施时间尚短，本书在撰写中难免以偏概全、挂一漏万，疏漏和不足之处尚祈方家和读者赐教，不胜感谢！

编者

2003.1

教你打官司丛书





目 录

1. 什么是商标?	(1)
2. 商标有哪些基本功能和作用?	(2)
3. 什么是《商标法》?	(3)
4. 我国的商标管理机关有哪些?	(6)
5. 我国商标有哪些种类?	(7)
6. 什么是服务商标?	(8)
7. 服务商标与企业名称有什么区别?	(10)
8. 服务商标与商号有什么区别?	(11)
9. 什么是组合商标?	(11)
10. 什么是制造商标? 什么是销售商标?	(12)
11. 什么是集体商标?	(13)
12. 什么是联合商标?	(14)
13. 什么是防御商标?	(16)
14. 什么是证明商标?	(16)
15. 什么是等级商标?	(18)
16. 什么是驰名商标? 什么是非驰名商标?	(19)
17. 怎样认定驰名商标?	(20)
18. “娃哈哈”是驰名商标吗?	(22)
19. 商标名称与商品名称有什么区别?	(23)





20. 商标与货源标记、产地标记有什么区别? (24)
21. 商标与商品装潢有什么区别? (26)
22. 商标与工业品外观设计有什么区别? (28)
23. 什么是商标的显著性? (29)
24. 没有显著性的商标不能注册吗? (30)
25. 什么是商标的独创性? (32)
26. 自然人可以申请注册商标吗? (32)
27. 两个以上的主体可以共同申请注册
 同一商标吗? (33)
28. 三维标志可以申请注册商标吗? (34)
29. 表示商标数量或重量的文字、图形能作为
 商标使用吗? (35)
30. 未注册商标可以使用禁用文字吗? (35)
31. “中华”能作为注册商标吗? (36)
32. 他国国徽能作为商标申请注册吗? (37)
33. 国际组织名称能作为商标申请注册吗? (38)
34. “苏绣”可以申请商标注册吗? (38)
35. 为什么“稳杀得”申请商标注册被驳回? (39)
36. 为什么带有民族歧视性的商标不能获准注册? ... (41)
37. 城市名称能作为商标使用吗? (41)
38. M&·M'S 使用为 m&·m's 是改变了商标文字吗? ... (42)
39. “圣诞”商标能获准注册吗? (43)
40. 为什么“DE—NIC”商标不能核准注册? (44)
41. 《商标法》对地理标志的保护是怎样规定的? (45)
42. 我国采用的是注册原则还是使用原则? (46)
43. 怎样申请商标注册? (47)





44. 什么是注册商标的优先权? (49)
45. 一份申请文件只能申请注册一件商标吗? (50)
46. 商标注册申请被驳回可以要求复审吗? (51)
47. 办理商标注册等事宜是怎样收费的? (53)
48. 什么是商标的形式审查? (54)
49. 什么是实质审查? (55)
50. 对商标局的审查或裁定不服可以向
法院起诉吗? (56)
51. 什么是商标核准注册? 注册商标的有效期限
有多长? (56)
52. 商标是注册好还是不注册好? (57)
53. 什么是强制注册? (59)
54. 什么是他人现有的在先权利? (60)
55. 什么是恶意抢注商标? (60)
56. 两种类似商品的商标注册申请先
公告哪一种? (61)
57. 两种类似商品同一天申请商标注册的先
公告哪一个? (62)
58. 初步审定并予公告的商标能否许可他人使用? ... (64)
59. 有了注册商标的产品就可以粗制滥造吗? (65)
60. 注册不当的商标可以要求撤销吗? (66)
61. 什么是注册商标的续展? (67)
62. 注册商标可以转让吗? (68)
63. 同一牌号的三个注册商标能否单独转让
其中的一个? (71)
64. 注册商标可以许可他人使用吗? (71)





65. 注册商标许可使用有何好处? (73)
66. 注册商标使用许可可以随意进行吗? (74)
67. 甲厂可以解除使用许可合同吗? (75)
68. 什么是许可贸易? 特许经营是许可贸易吗? (76)
69. 怎样收取商标使用许可费? (77)
70. 在哪些情况下注册商标会被撤销? (78)
71. 申请将他人被撤销的注册商标重新注册
有什么限制? (79)
72. 什么是商标异议? (80)
73. 什么是商标争议? (81)
74. 改变厂名需要提交商标变更申请吗? (83)
75. 改变商标外观需要重新申请吗? (84)
76. 什么是另行申请? (85)
77. 为什么使用自己的商标也会违法? (86)
78. 什么是商标专用权? (86)
79. 擅自制造他人注册商标标识要承担什么
法律责任? (88)
80. 为什么不能销售假冒伪造注册商标的商品? (89)
81. 为什么不能销售假冒“白猫”洗衣粉商标
标识和包装袋? (91)
82. 什么是反向假冒? (92)
83. “立鹤”侵犯了“金鹤”的商标权吗? (92)
84. 丙方未经甲方允许收购甲方商标的商品
出口是否侵权? (94)
85. 使用他人商标在国外销售是否侵权? (96)
86. 将他人商标作为商品装潢使用是否侵权? (97)





87. 为什么非法隐藏假名牌酒也侵犯了商标权? (98)
88. 注册商标专用权与商品包装外观设计专利权
 发生冲突怎么办? (99)
89. 为什么印刷厂不能非法印刷他人商标标识? (100)
90. 印刷厂销售他人废次商标标识是侵权吗? (101)
91. 侵犯商标权的赔偿数额怎样确定? (102)
92. 商标权被侵犯必须通过工商行政管理
 部门解决吗? (104)
93. 工商行政管理部门处理商标侵权有
 哪几种方式? (105)
94. 商标侵权人不履行工商行政管理部门的
 裁定怎么办? (106)
95. 商标被侵权可以向法院起诉吗? (107)
96. 发现别人正在或即将侵犯自己的商标权
 应怎么办? (108)
97. 商标侵权案件谁承担举证责任? (110)
98. 为使商标权免遭继续侵权可以申请诉前
 证据保全吗? (110)
99. 侵犯商标权会追究刑事责任吗? (111)
100. 母公司与子公司之间转移商标是否属于
 商标专用权的转移? (112)
101. 企业承包人在承包期间申请注册的商标
 归谁所有? (113)
102. 企业倒闭后注册商标应归谁所有? (114)
103. 未注册商标可以在广告中使用吗? (114)
104. 什么是商标权的终止? (115)





- 105. 怎样办理商标国外注册? (116)
- 106. 什么是商标国际注册? (118)
- 107. 通过马德里商标国际注册渠道到国外注册
有什么好处? (118)
- 108. 什么是逐一国家注册? (119)
- 109. 进行商标国际注册应怎样掌握时机
巧用优先权? (120)
- 110. 可以在为主产品所提供的相应服务上进行
国际注册吗? (121)
- 111. 在产品出口前就需要办理商标国外注册吗? (122)
- 112. 为什么“三箭”商标能在澳取得商标权? (124)
- 113. 出口商品商标应遵守商品进口国的规定吗? (127)
- 114. 什么是商标代理? (128)
- 115. 《商标法》对执法者有何规定? (129)
- 116. 什么是专利权? (130)
- 117. 我国现行的有关专利的基本法律
法规是什么? (131)
- 118. 专利的类型有哪些? (133)
- 119. 专利法上的发明创造指什么? (134)
- 120. 什么样的发明创造才能获得专利权? (135)
- 121. 《专利法》明确规定不能授予专利权
的有哪些? (136)
- 122. 为什么要进行专利申请? (136)
- 123. 申请保密专利应当注意哪些问题? (138)
- 124. 《专利法》对专利权的行使有没有限制? (139)
- 125. 两人分别就同样的发明申请专利,





- 专利权归谁所有? (140)
126. 什么是职务发明创造? (141)
127. 发明人、设计人和专利权人是否必须一致? (142)
128. 职务发明的发明人或设计人怎样获得报酬? (143)
129. 外国人能在我国申请专利吗? (145)
130. 台胞能在大陆申请专利权吗? (146)
131. 专利申请权和专利权是否可以继承、
赠与或转让? (147)
132. 如何选择专利申请的类型? (148)
133. 申请发明、实用新型专利应递交哪些文件? (149)
134. 专利申请被受理后应注意哪些问题? (151)
135. 什么是专利审查制度? (152)
136. 发明专利申请必须经过哪些程序? (153)
137. 实用新型专利申请的程序有哪些? (155)
138. 外观设计专利申请的审查程序有哪些? (156)
139. 怎样确定专利申请权的归属? (158)
140. 如何判断一件专利申请是否符合单一性? (158)
141. 只有构思还没有实物, 是否可以申请专利? (160)
142. 申请专利之前是否必须进行新颖性检索? (160)
143. 在专利申请文件中可否适当保留技术秘密? (161)
144. 什么是分案申请? (162)
145. 为什么会出现优先权的情况? (162)
146. 什么是外国优先权及本国优先权? (163)
147. 如何向外国申请专利? (164)
148. “最先申请”原则有何实际意义? (165)
149. 申请专利需要缴纳哪些费用? (168)





- 150. 什么是发明专利申请维持费? (172)
- 151. 申请专利费用可否减缓? (172)
- 152. 未按时缴纳申请专利的各种费用会有什么结果? (174)
- 153. 如何填写专利请求书? (175)
- 154. 如何撰写专利说明书? (185)
- 155. 如何确定专利权的保护范围? (188)
- 156. 如何撰写权利要求书? (189)
- 157. 专利申请文件中的附图怎样才符合规范? (192)
- 158. 专利申请文件中的摘要怎样才符合规范? (193)
- 159. 申请外观设计专利时怎样准备图片、照片? (194)
- 160. 如何撰写外观设计简要说明? (196)
- 161. 提交后的专利申请文件是否可以修改? (198)
- 162. 何时公布发明专利申请? (199)
- 163. 何时提出发明专利申请的实质审查请求? (200)
- 164. 专利申请被受理后能否撤回? (200)
- 165. 权力恢复手续怎样办理? (201)
- 166. 什么是专利权的无效? (202)
- 167. 为何专利权会被提前中止? (206)
- 168. 实施强制许可需要遵从哪些原则? (206)
- 169. 专利是否必须由专利权人实施? (208)
- 170. 如何请求专利管理机关处理专利纠纷? (209)
- 171. 请求调处专利纠纷需要符合哪些条件? (210)
- 172. 请求调处专利纠纷应提供哪些材料? (211)
- 173. 专利管理机关怎样对专利纠纷进行调处? (212)
- 174. 如何确定专利侵权案件的地域管辖权? (214)





175. 有关专利权的刑事责任有哪些?	(216)
176. 专利侵权案件的诉讼程序有哪些?	(217)
177. 商标权和专利权发生冲突时怎么办?	(218)
178. 他人的注册商标侵犯自己专利权时怎么办?	(221)
179. 如何判断职务发明和非职务发明?	(222)
180. 拒不履行专利实施许可合同怎么办?	(228)
181. 与他人拥有的专利权近似是否构成侵权?	(232)
182. 利用他人专利进行科学研究是否侵权?	(235)
183. 对他人专利技术进行改进后是否构成侵权?	(237)
附录一: 中华人民共和国商标法	(240)
附录二: 中华人民共和国专利法	(249)





什么是商标?

商标是指文字、图形、字母、三维标志和颜色等要素组合而成的，由生产者、经营者用于把自己的商品或服务与他人的商品或服务相区别的可视性标志。

如“长虹牌”商标是四川长虹电器股份公司生产的各类家用电器的标志，它将“长虹牌”与其他公司生产的家用电器区别开来，“长虹牌”商标便是四川长虹电器股份公司的象征。

商标需要具有以下明显特点：

1. 商标是用于商品或服务上的标记，与商品和服务不能分离。

2. 商标是区别商品来源或服务的标志。正如世界知识产权组织对商标所下的定义：“将一个企业的产品或服务与另一个企业的产品或服务区别开来的标记。”

3. 商标是由文字、图形、字母、数字、三维标志和颜色组合，以及上述要素组合的可视性标志。商标是经过人的设计，有意识地附置于商品或商品包装上的标记。它必须使用在特定的对象之上，才具有显示区别其来源的意义。

4. 商标一经注册就具有排他性。即商标经商标主管机关核准注册后，商标的所有人享有商标专用权，受到法律保护，未经权利人许可，任何产品的生产者、销售者在同种商品或类似商品上，不得使用与该注册商标相同的或近似的商标，任何服务的提供者在相同或者类似的服务项目上，不得使用与该注册商标相同的或近似的商标。否则将承担相应的





法律责任。

5. 商标是一种无形资产。随着市场经济的发展, 商标已成为企业信誉、商品质量的象征。在商品上使用信誉高的商标就可以不断扩大商品销路, 获得较高的经济效益。因此商标不仅仅是商品交换的媒介, 而且是商标所有人的一种财富。

一个有良好信誉的公司, 它的著名商品的品牌一般都具有很高的价值, 如可口可乐这个品牌的价值就达 360 亿美元, 万宝路“Malboro”达 300 亿美元, 雀巢咖啡达 120 亿美元, 微软达 100 亿美元。这些著名品牌的无形价值给公司带来巨额利润。可口可乐公司有一个非常著名的假设: 即使有一天, 可口可乐公司的所有工厂在一夜之间全部焚于大火, 第二天便会有银行向可口可乐公司贷款, 使之东山再起。因为可口可乐的商标价值会得到金融机构的支持, 它是无形的资产。

2 商标有哪些基本功能和作用?

商标的基本功能是区别商品的出处, 使商品购买者在市场上确认商品、选购自己需要的商品。商标的作用是从这一个基本功能派生出来的。

我国早期的商标“白兔”就体现了这一功能。宋朝时期山东济南有一家专造功夫细针的刘家针铺, 在它的门前有一尊石兔, 制造者借此就以“白兔”作为其细针商品的标记, 在针的包装纸上用铜版印有白兔的图案, 刻有“认门前白兔





儿为记”的字样，方便了消费者，使他们认“白兔”标记选购商品。

1. 从商标的基本功能延伸出来，现代商标体现出不同的角度和作用。商标是商品生产者、经营者或是有偿服务的提供者进行商业竞争的手段；

2. 商标是商品购买者识别企业和企业商品的手段；

3. 商标是引导企业发展横向经济联合的手段；

4. 商标是促进国际经济贸易发展的手段。

在市场经济条件下，认牌购物是一个普遍存在的事实，因此商品或服务的生产者、经营者凭借商标来树立信誉，开拓市场，推销商品或服务；消费者凭借商标来选择购买商品或服务。

在国际经济贸易中，商品贸易一般都按商标签约订货，而且与许可证贸易一起，为促进国际经济合作的手段，因此，商标更是从事国际商贸活动的一种重要工具。

什么是《商标法》？

商标法是指调整商标关系的法律规范。商标法属于知识产权法范围，是民法的重要组成部分。商标法的内容包括商标的注册、使用、管理和商标专用权的保护，其核心是商标专用权。

从1983年第一部商标法制定实施以来，经过近20年的努力，我国的商标立法已经比较完备。经两次修订，其中特别是2001年10月27日，九届全国人大常委会第二十四次

