



知识产权软科学研究系列丛书 1



中国近现代 专利制度研究

(1859 ~ 1949)

ZHONGGUO JINXIANDAI
ZHUANLI ZHIDU YANJIU

徐海燕◎著



知识产权出版社



知识产权软科学研究系列丛书 Ⅰ



中国近现代 专利制度研究 (1859 ~ 1949)

ZHONGGUO JINXIANDAI
ZHUANLI ZHIDU YANJIU

徐海燕◎著



知识产权出版社

内容提要

本书通过对西方专利制度发展历程的梳理,总结出近现代专利制度得以建立的4个标志性特征,并依据上述特征,概括出专利制度在我国近现代的3个发展阶段,进而对不同历史时期的专利制度进行全面的阐述和分析;并通过将我国近现代专利制度与英、美、日三国进行纵、横两个向度的对比分析,总结出我国近现代专利制度完善的程度,产生的影响以及与当时专利较为完善国家之间的差距,并从对专利制度功能的认识、完善专利制度本身和制度运行环境以及大力推进知识产权文化建设等方面得出健全和完善我国当代专利制度、使其更好地发挥对经济和社会发展的促进作用的启示。

读者对象:专利研究和实务工作者。

责任编辑:李琳 卢海鹰

文字编辑:倪江云

版式设计:卢海鹰

责任校对:韩秀天

责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

中国近现代专利制度研究:1859~1949/徐海燕著. —北京:知识产权出版社,2009.12

(知识产权软科学研究系列丛书)

ISBN 978-7-80247-604-2

I. 中… II. 徐… III. 专利制度—研究—中国—1859~1949 IV. G306.3

中国版本图书馆CIP数据核字(2009)第200672号

中国近现代专利制度研究 (1859~1949)

Zhongguo Jinxindai Zhuanlizhidu Yanjiu (1859~1949)

徐海燕 著

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号院

网址: <http://www.ipph.cn>

发行电话:010-82000860 转 8101/8102

责编电话:010-82000860 转 8122

印刷:北京富生印刷厂

开本:850mm×1168mm 1/32

版次:2010年1月第1版

字数:300千字

邮编:100088

邮箱:bjb@cnipr.com

传真:010-82005070/82000893

经销:新华书店及相关销售网点

印张:11.625

印次:2010年1月第1次印刷

定价:26.00元

ISBN 978-7-80247-604-2/G·316 (2732)

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

总 序

时值《中华人民共和国专利法》实施 25 周年以及国家知识产权局建立 30 周年之际，《知识产权软科学研究系列丛书》出版发行了，这是一件可喜可贺的事情。

伴随着我国改革开放大潮的蓬勃兴起，中国知识产权制度应运而生。1980 年 1 月 14 日，中华人民共和国专利局——国家知识产权局前身——正式成立，全面负责专利制度的筹建工作。1984 年 3 月 12 日，第六届全国人民代表大会常务委员会第四次会议表决通过了《中华人民共和国专利法》，并于 1985 年 4 月 1 日实施，它标志着我国当代专利制度的正式建立。30 年来，我国知识产权事业从无到有，不断发展壮大，并探索走出了一条具有中国特色的发展之路，取得了举世瞩目的成就。2008 年 6 月 5 日，国务院颁布了《国家知识产权战略纲要》。国家知识产权战略的实施，意味着我国知识产权事业的发展进入了一个战略发展新阶段，意味着我国要更多地从改革开放和自身经济、科技、文化发展和社会需要出发，进一步完善知识产权制度和政策。

知识产权软科学研究是为我国知识产权事业的发展提供决策参考的。国家知识产权局在全国范围内开展知识产权软科学研究已经有十年的历史了。十年来，知识产权软科学研究始终坚持以邓小平理论和“三个代表”重要思想为指导，深入贯彻落实科学发展观，贯彻落实党中央的方针政策，紧密围绕知识产权中心工作和重大理论和实践问题，特别是国际国内形势的新特点等主题，坚持解放思想，实事求是，大力推进理论创新，为党和政府决策服务，为经济社会发展服务，为促进知识产权事业又好又快发展服务。

知识产权软科学研究得到了全国各地知识产权行政管理和实务工作部门、高等学校、科研机构以及企事业单位的专家、学者、管理人员以及实务工作者的积极响应。参与国家知识产权局软科学研究的项目有的按照“国家知识产权局软科学研究项目申报指南”的研究方向设计课题，有的根据自身研究特点围绕知识产权发展的重大理论和实践问题自行设计题目，总体上都具有一定前瞻性，能够准确把握学科前沿，不断推动学术观点、学科体系和研究方法的创新。形成了一批具有重要学术和政策价值的研究成果。一些重要研究成果还得到了党中央、国务院和有关部门领导的重视并作了重要批示，为国家和地方制定知识产权政策提供了重要依据和决策参考。

为了进一步加强知识产权软科学研究成果的利用和有效推广，更有利于调动全社会开展知识产权软科学研究的积极性，更有利于扩大优秀研究成果的影响力，国家知识产权局编辑出版了《知识产权软科学研究系列丛书》。我们将从已经完成的知识产权软科学研究成果中遴选出若干项学术水平高、研究方法先进或者是对知识产权政策的制定有重要参考价值的研究成果结集出版。我们期待着有更多更好的知识产权软科学研究成果问世，为更好地发挥软科学研究为决策提供服务方面作出新的贡献！

回力普

序

在法律发展史上，知识产权是罗马法以来“财产非物质化革命”的制度创新成果，也是西方国家三百多年来不断发展成长的“制度文明典范”。对发展中国家而言，知识产权是一种制度“舶来品”，大多是被动移植、外力强加的结果，知识产权立法不是基于自身国情的制度选择，往往是受到外来压力影响的结果。中国知识产权制度的百年史，是一个从“逼我所用”到“为我所用”的法律变迁史，也是一个从被动移植到主动创制的政策发展史。从清朝末年到民国政府 50 年的时间里，我国知识产权制度处于“被动性接受”阶段。自 19 世纪末叶以来，从清朝政府实行新政向西方学习到北洋政府、民国政府取材外国法进行移植，知识产权法律无一不是被动立法的结果。从新中国成立到中国加入世界贸易组织前的 50 年间，我国知识产权制度则处于“调整性适用”阶段。这一时期，我国经历了从计划经济到市场经济的转型，知识产权制度处于“法律本土化”的摸索阶段：前 30 年在计划经济体制下，知识产权制度强化管理功能，主要依赖一些行政规章保护知识产权；后 20 年在市场经济体制下，知识产权立法工作得以“拨乱反正”，建立健全了知识产权法律体系，并与知识产权国际规则靠拢。从中国加入 WTO 到现阶段，我国知识产权制度进入到“主动性安排”阶段。近十年来，中国站在战略全局的高度，致力于知识产权制度建设，并通过制定和实施国家知识产权战略，有效利用知识产权制度，以此作为缩小与发达国家的差距，实现跨越式发展的政策抉择。

现代知识产权法律的构造与实施必须有与之适应的文化基

础。但是，知识产权法律进入中国只有一百来年的时间，进入社会大众生活只是近二十年的事情。我国知识产权法律构建的成就虽举世瞩目，但知识产权文化的形成并不能一蹴而就。知识产权的制度创新与变革，需要相应的法律文化改造与重构，即以新的法律认知取向、法律情感取向、法律评价取向作为现代法制的文化底蕴。现代知识产权文化的形成，意味着外来文化的转化以及对本土文化的改造。“尊重知识、崇尚创新、诚信守法”作为知识产权文化基本理念，其既有“以人为本、私权神圣”的西方文明的先进思想，也包含有“利益均衡、和谐共赢”的本土传统的合理内核。从中国知识产权文化建设的现状来看，外来的法律赖以依存的精神基础，尚未能随之移植而本土化；同时，本土的文化精神也未能加以改造而现代化，这些既是我国知识产权法律构造中的文化缺失，亦是现代知识产权法律在中国的实施中存在许多瓶颈性问题的深层次根源！

徐海燕女士的著作《中国近现代专利制度研究（1859～1949）》是我看到的迄今为止对专利制度如何在我国从萌芽状态到建立并实施的历史进行考察研究的惟一著作。专利制度在我国的这段历史发展时期，是什么因素促使了清朝末年西方专利制度在我国近代社会的萌芽？又是怎样的经济和社会基础变化促使民国政府逐步建立并发展了专利制度？专利制度的实施对当时我国经济社会的发展以及对今后我国建立专利制度产生了怎样的影响？对这些重要的问题本书中均以对大量史料的分析为基础作出了有说服力的回答。

“以铜为鉴，可以正衣冠；以人为鉴，可以明得失；以史为鉴，可以知兴替。”该书对中国专利制度的萌芽与发展历史的回顾，以及对这一时期中国专利制度实践与英、美、日三国的比较，所呈现的不仅仅是难能可贵的史料和作者的独到见解，亦呈现了对当代中国专利制度完善的启示。

我以为，中国近现代专利制度的萌芽与初步实践所体现的不仅是制度实施的价值，更在于其文化启蒙的意义。

是为序。

A stylized handwritten signature in black ink, consisting of three characters: 吴 (Wu), 晓 (Xiao), and 波 (Bo).

目 录

第一章 导 论	(1)
第一节 研究的理论和现实意义	(2)
一、研究的理论意义	(2)
二、研究的现实意义	(3)
第二节 国内外研究的现状	(5)
一、关于专利制度史研究	(5)
二、关于版权史和商标史的研究	(9)
第三节 研究方法和主要研究内容	(11)
一、拟解决的关键问题	(11)
二、研究方法	(11)
三、研究的创新之处	(12)
四、主要研究内容	(13)
第二章 中国近现代专利制度产生的逻辑背景	(15)
第一节 西方专利制度的起源	(15)
一、早期的专利	(15)
二、威尼斯 1474 年《专利法》及英国 1623 年 《垄断法》	(18)
第二节 西方专利制度的建立	(21)
一、专利制度建立的理论基础	(21)
二、专利制度在世界各国的传播	(26)
第三节 专利制度形成与确立的标志	(29)
第三章 中国近现代专利制度萌芽时期 (1859 ~ 1911)	(35)

第一节 专利制度萌芽的背景分析	(38)
一、清末时期资本主义经济的初步发展	(38)
二、从“重农抑商”到“惠商劝工”政策的变化 ..	(40)
三、清末向西方学习先进的科学技术和社会制度 ..	(44)
四、传统文化中义利观的变化在法制中的体现	(48)
五、外国要求中国保护其专利权	(52)
第二节 专利制度萌芽的过程	(55)
一、洪仁玕最早提出建立专利制度的主张	(55)
二、洋务运动时期中国专利制度畸形发展	(58)
三、“百日维新”时期中国第一个有关专利的法规 颁布	(61)
四、新政时期管理专利机构成立及其核准的专利 ..	(64)
五、清末有关专利制度的争论	(71)
第三节 结 语	(73)
第四章 中国近现代专利制度建立时期 (1912~ 1927)	(77)
第一节 专利制度建立时期的背景分析	(77)
一、经济背景	(78)
二、技术的进步	(82)
三、企业家群体的出现	(85)
四、法律背景	(88)
第二节 专利制度建立时期管理专利的机构	(90)
第三节 专利制度建立时期颁布的法规	(91)
一、1912 年颁布的《奖励工艺品暂行章程》	(92)
二、1923 年对专利法规的修订以及颁布施行 细则	(93)
三、北伐战争时期各地的专利政策	(96)
第四节 有关外国人专利呈请挂号的问题	(98)
一、外国人呈请专利挂号的经过	(98)
二、外国人呈请专利挂号的具体情况	(100)

三、对外国人呈请专利挂号办法的修订·····	(104)
第五节 专利制度建立时期专利核准情况·····	(106)
一、北洋政府时期专利核准情况·····	(107)
二、对专利申请的驳回·····	(109)
第六节 味精发明人吴蕴初及其申请的专利·····	(111)
一、发明了中国第一颗味精·····	(111)
二、获得国内及国外的专利授权·····	(113)
三、为了共同发展国货而放弃专利·····	(118)
第七节 结 语·····	(120)
第五章 中国近现代专利制度发展时期 (1928 ~	
1949) ·····	(124)
第一节 专利制度发展时期的背景分析·····	(124)
一、经济背景·····	(124)
二、技术的进步·····	(129)
三、法律背景·····	(133)
四、外来因素·····	(134)
五、当时国内对专利制度的态度·····	(137)
第二节 专利制度发展时期管理专利机构的变迁·····	(140)
第三节 民国政府在《中华民国专利法》之前颁布	
的法规·····	(143)
一、1928 年对专利法规及其施行细则的修订 ·····	(143)
二、1929 年颁布《特种工业奖励法》 ·····	(145)
三、1932 年对专利法规及其施行细则的修订 ·····	(146)
四、1939 年对专利法规的修订 ·····	(151)
五、1939 年以后颁布的与专利相关的法规 ·····	(153)
第四节 1944 年《中华民国专利法》及其施行细	
则颁布 ·····	(154)
一、《中华民国专利法》颁布经过 ·····	(154)
二、《中华民国专利法(草案)》中所呈现的立法	
思路·····	(157)

三、《中华民国专利法》的主要内容	(174)
四、1947 年《专利法施行细则》颁布	(178)
五、《中华民国专利法》在台湾施行的情况	(180)
第五节 革命根据地和解放区保护发明的法规	(181)
第六节 审查专利的基本程序	(184)
第七节 专利制度发展时期核准的专利情况分析	(191)
一、呈请和核准专利情况概述	(191)
二、呈请和核准专利情况的具体分析	(194)
第八节 结 语	(205)
第六章 中国近现代专利制度的国际比较	(210)
第一节 专利制度建立过程的比较	(210)
一、英、美、日三国近现代专利制度的建立过程 ..	(210)
二、与英、美、日三国的比较	(217)
第二节 专利制度产生影响的比较	(223)
一、英、美、日三国近现代专利制度产生的影响 ..	(223)
二、与英、美、日三国的比较	(228)
第七章 结 论	(235)
附 录	(248)
附录一 1859~1949 年中国专利大事记	(248)
附录二 振兴工艺给奖章程 (1899 年)	(250)
附录三 奖励工艺品暂行章程 (1912 年)	(252)
附录四 暂行工艺品奖励章程 (1923 年)	(254)
附录五 暂行工艺品奖励章程施行细则 (1923 年)	(256)
附录六 奖励工业品暂行条例 (1928 年)	(260)
附录七 奖励工业品暂行条例施行细则 (1928 年)	(263)
附录八 特种工业奖励法 (1929 年)	(266)
附录九 奖励工业技术暂行条例 (1932 年)	(268)

附录十 奖励工业技术暂行条例施行细则 (1932 年)	(271)
附录十一 奖励工业技术审查委员会规则 (1932 年)	(275)
附录十二 奖励工业技术暂行条例 (1939 年)	(277)
附录十三 奖励工业技术暂行条例施行细则 (1939 年)	(280)
附录十四 奖励工业技术补充办法 (1940 年)	(284)
附录十五 政府机关场厂人员发明或创作专利权处理 及奖励办法 (1944 年)	(286)
附录十六 专利法 (1944 年)	(288)
附录十七 专利法施行细则 (1947 年)	(301)
附录十八 商标局专利审查委员会组织规程 (1947 年)	(307)
附录十九 中国近现代时期核准的专利 (1912~ 1944)	(309)
参考文献	(346)
后 记	(357)

第一章 导 论

专利制度是目前国际上通行的一种运用法律和经济的手段推动技术进步的管理制度，它是依法授予发明创造在一定期限内制造、销售或使用的专有权利，同时将其公之于众，以利于技术交流和转让的一项制度。^① 专利制度是知识产权制度的重要组成部分，也是知识产权领域中与经济和科技发展关系最为紧密的一项制度。专利制度通过以法律形式确认发明创造的权利归属以及权利的形式，不仅使创新收益内化成为制度，成为合法的社会制度的一部分，使创新的报偿得到了所有权的保障，而且还使得发明创造和技术创新者不仅能实现投资回报，有时还能取得超额的利润，从而极大提高发明创造者的积极性，大大促进发明创造活动的开展，有力推动技术的不断创新。当前，专利制度已经被认为是技术创新的激励机制，是技术创新成果的保护机制，是市场配置技术创新资源的调节机制，是技术创新信息资源的传播机制，是技术创新成果市场化的动力机制。专利制度的建立和不断完善，极大地推动了人类技术创新活动。

随着知识产权在国家经济和科技发展中的地位越来越重要，人们对知识产权制度了解的需求也越来越多，对知识产权制度的思考和研究也越来越多。当前，对知识产权的研究已经从原来仅仅局限于法学领域，扩展到了经济学、管理学、社会学、历史学等多个学科领域。本书通过对西方专利制度发展历

① 吴汉东，胡开忠，无形财产制度研究 [M]，北京：法律出版社，2001：342。

史的回顾，总结出近代专利制度在西方建立的标志，并以此为标准，在调研大量历史文献的基础上，对从清朝末年到民国时期专利制度在我国建立和发展的过程进行阶段划分；进而系统分析中国近现代专利制度在不同发展阶段的历史背景、法律法规的制定和完善过程、管理专利相关机构的变迁、核准专利的情况分析等，并将中国这一时期专利制度的建立与发展与英、美、日三国进行了比较，总结出我国近现代专利制度的完善程度、产生的影响以及当时专利制度较为完善国家之间的差距。在上述分析和比较的基础上，得出对当代我国专利制度发展的启示。

第一节 研究的理论和现实意义

一、研究的理论意义

虽然有很多学者认为，我国建立现代意义上的专利制度是从改革开放以后，1984年3月12日我国颁布《中华人民共和国专利法》开始算起。但是从现有的文献调研，我们可以了解到，辛亥革命以后，我国颁布了一系列专利法规并得到了实施，最终还颁布了专利法，建立了管理专利的机构，有一套完整的管理专利的程序，专利的实施也对当时的经济发展起到一定的促进作用。因此可以说，我国专利制度在民国时期已经建立。

但是，到目前为止，对专利制度在我国如何从萌芽状态发展到建立专利制度这段历史，特别是将专利制度作为一个完整的系统而进行系统全面研究的论著和文章可以说还没有。专利制度在我国这段历史发展时期，在清朝末年，专利的概念和内涵经历了怎样的演变？为什么在清末的多个历史事件中都涉及了专利但却没有能够建立起现代意义上的专利制度？在当时的历史条件下，又有哪些因素促使了西方专利制度在我国近代社会产生萌芽？民国时期经济和社会基础条件发生怎样的变化促

使民国政府逐步建立并发展了专利制度？民国时期专利制度经历了怎样的演变过程？当时专利制度的构建情况如何以及具体实施情况是怎样的？专利制度的实施对当时我国经济社会的发展以及对今后我国建立专利制度产生了怎样的影响？而在不同的国家、不同的制度环境下，专利制度又有怎样不同的发展轨迹，产生了怎样不同的制度效果？

本书从史学的角度，在对大量第一手史料调研的基础上，试图通过对这些问题进行回答。一方面按照西方近代专利制度建立和发展的标志性特征，对我国近现代专利制度的发展过程进行阶段划分，并按照专利制度的构成要件，包括专利的法律法规、专利的管理和核准专利的相关情况等，全面摸清专利制度在我国近现代发展的历史脉络。这对完善我国专利制度研究本身是一个极好的补充，因为此前对我国专利制度在近现代发展历史中的系统研究几乎没有；另一方面，通过对专利制度在我国的起源、发展以及变迁进行深层次剖析，并通过与英国、美国、日本等国家的对比分析，探讨在不同的制度环境下导致专利制度产生不同制度变迁路径的原因以及不同的专利制度发展路径对经济和社会会产生怎样不同的影响。这又进一步深化了人们对专利制度及其运行环境和发挥作用的基础的认识和理解。

因此，本研究具有重要的理论价值。

二、研究的现实意义

随着我国的市场经济体制越来越完善，知识产权制度对创新的激励和保护作用也越来越凸显。我国加入 WTO 后，对外开放不断深化，我国将更大程度地融入经济全球化的浪潮中，知识产权也成为发达国家对华经济和外交战略的重要手段，国内企业也纷纷将知识产权作为提升企业核心竞争力和实施“走出去”战略的重要工具。我国政府越来越重视知识产权事业的发展。2005 年，党中央、国务院提出要制定和实施国家知识

产权战略，目的就是为了完善我国的知识产权制度，优化知识产权制度配置，全面提升我国创新主体知识产权创造、运用、保护和管理的能力，为建设创新型国家，构建社会主义和谐社会提供强有力的支撑。国务院 2008 年 6 月 5 日颁布《国家知识产权战略纲要》，国家知识产权战略已由“制定”转入“实施”，这标志着中国知识产权事业将进入一个新的历史发展阶段。

虽然党中央、国务院高度重视我国的知识产权制度建设，但是当前社会上还是有一些对包括专利制度在内的知识产权制度不认可的思潮，认为我国实行专利制度是保护外国人的技术，帮助外国人形成技术垄断，而我国由于技术创新水平较低，处于产业链下游，因此不断加强的知识产权保护制度对我国技术创新和产业发展是不利的。人们尊重知识产权、保护知识产权的意识普遍还比较低。这些认识都或多或少地影响着我国知识产权制度的完善和作用的发挥。要使知识产权制度能在我国很好地发挥作用，除了不断加强知识产权制度本身的建设以外，还有很重要的一点就是要通过广泛宣传知识产权知识和文化，形成社会整体公众了解知识产权、认同知识产权对社会发展重要作用和尊重知识产权的社会氛围，形成更广泛的创新群体，为成就高效的知识产权制度和基础设施内部协调运行机制及与之相适应的和谐发展外部环境提供思想保证、理念支撑和机制保障。对我国近现代专利制度历史的研究、展示就是其中一个很好的方式。

通过对专利制度变迁的历史及其产生的原因和影响的分析，找出对专利制度变迁产生影响的各种因素，如经济因素、法律因素、意识形态、来自国外的压力等，以及通过我国和其他国家专利制度起源及其制度发展路径的对比，不仅可以使人们全面而系统地了解专利制度在我国近现代发展的历史，同时通过分析我国近现代专利制度的发展与西方发达国家之间的差距以及产生这种差距的原因，更可以认识到我国近现代专利制