

商标 专利 著作权

不可不知 360 问

杨安进 黄 腾 编著

*Knowledge of
the essence*

- 凡是具有显著性的标志都可以作为商标使用吗？
- 哪些情况下国家及国际组织的名称徽记能作为商标使用？
- 我们能随意抢注他人在先使用而未注册的商标吗？
- 什么是临时保护权？
- 在报纸上刊登销售他人有效专利产品的广告，会侵犯专利权吗？
- 民间文学艺术作品被侵权如何保护？
- 免费的公益演出是否可不经著作权人许可？
- 什么是作品的法定许可付酬？
- 我的作品在某网站上非法传播，网站是否应承担责任？



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



法律生活常识
全知道 

商标 专利 著作权

不可不知 360 问

杨安进 黄 腾 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

商标、专利、著作权不可不知 360 问 / 杨安进, 黄腾
编著. —北京: 法律出版社, 2013. 3

(法律生活常识全知道系列丛书)

ISBN 978 - 7 - 5118 - 4719 - 5

I. ①商… II. ①杨… ②黄… III. ①商标法—中国
—问题解答②专利权法—中国—问题解答③著作权法—中
国—问题解答 IV. ①D923.4 - 44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 051453 号

商标、专利、著作权不可不知 360 问
杨安进 黄 腾 编著

编辑统筹 大众出版分社
责任编辑 邢艳萍
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 世纪千禧印刷(北京)有限公司

责任印制 沙 磊

开本 710 毫米 × 1000 毫米 1/16

印张 17.5

字数 232 千

版本 2013 年 4 月第 1 版

印次 2013 年 4 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 4719 - 5

定价: 36.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

出版说明

生活离不开法律,懂得一点法律常识对于维护自身的合法权益,防范生活法律风险十分必要。法律的目的不仅仅是惩罚违法犯罪行为,更多的是维护社会基本的政治、经济、文化秩序,保障人民群众的生命财产安全,促进经济社会的繁荣发展。诸如与生活息息相关的劳动就业、工伤保险、恋爱结婚、买房租房、抚养继承,都需要在法律规定的框架下进行。因此,本着为读者服务和以解决问题为中心的理念,我们策划推出了《法律生活常识全知道》系列丛书。

丛书克服现有法律常识类图书体系不够科学、问题不够全面、回答抽象笼统等缺陷,从生活中的常见问题出发,用通俗易懂的语言,结合最新的法律法规倾情打造,为读者维护合法权益、办理相关法律事务提供切实的指导和帮助。丛书特点如下:

1. 科学合理,系统全面

丛书取材打破法律分类,以日常生活领域涉及的法律问题划分单书,包括买房租房、恋爱婚姻、抚养继承、劳动就业、交通事故、工伤保险、医疗美容、五险一金、产品质量、知识产权、物业管理、农村生活等,分类明确,便于作者快速找到自己需要解决的问题。

丛书收录常见、多发问题,附有相关基本知识、名词解释、生活常识解答,全面涵盖日常生活法律常识。

2. 以案说法,生动直观

问题解答配以典型案例和生活实例,阐述分析深入浅出、生动直观,易于理解。

3. 直击问题,简洁权威

回答直击问题要害,用浅显易懂的语言说明法律适用的关键点,直接援引法条内容,简洁权威。

需要说明的是,为了方便记忆,书名中问题均取整数,但有些书中实际问题数会多于书名中提到的问题数。

鉴于编者水平有限,错漏在所难免,敬请批评指正,我们会在修订再版中予以完善更正。

编 者

2013年4月

目 录

商标

第一章 商标基础知识

- 001 商标是什么? /3
- 002 商标都由哪些元素组成? /4
- 003 商标有什么用处? /4
- 004 商标都有哪些种类? /5
- 005 什么是商标的显著性? /6
- 006 商标显著性有可能丧失吗? /6
- 007 凡是具有显著性的标志都可以作为商标使用吗? /7
- 008 国家及国际组织的名称徽记能用作商标吗? /7
- 009 哪些情况下国家及国际组织的名称徽记能作为商标使用? /8
- 010 哪些标志不能作为商标? /9
- 011 怎样判断标志是否带有民族歧视性? /10
- 012 怎样判断夸大宣传并带有欺骗性的标志? /10
- 013 有害于社会主义道德风尚或者有其他不良影响的标志有哪些? /11

法律生活常识

全知道系列丛书



- 014 县级以上行政区划的地名或者公众知晓的外国地名可作为商标的情况有哪些? /11
- 015 什么是地理标志? /12
- 016 商标法规定了哪些制度? /12

第二章 注册商标的申请与核准

- 017 什么是商标注册制度? /14
- 018 为什么大家要申请注册商标? /14
- 019 哪些人可以申请注册商标? /15
- 020 申请注册商标的主体需要具备哪些条件? /16
- 021 外国人和外国的企业可以向我国商标局申请注册商标吗? /16
- 022 外国人和外国企业在中国如何注册商标? /17
- 023 声音和气味可以被用作注册商标吗? /17
- 024 申请注册的商标必须符合哪些条件? /18
- 025 哪些标志属于缺乏显著特征的商标? /18
- 026 什么是通用名? /18
- 027 怎样判断通用名称? /19
- 028 通用名称的判断受哪些因素的限制? /19
- 029 实践中有哪些常见的缺乏显著特征的标志? /20
- 030 怎样判断一个商标是否具有显著性? /21
- 031 有哪些三维标志不能申请注册为商标? /22
- 032 什么是《商标法》中的“在先权利”? /23
- 033 现实中有哪些“在先权利”? /24
- 034 怎样判断申请注册的商标侵犯他人在先企业名称、字号权? /25
- 035 怎样判断申请注册的商标侵犯他人的著作权? /26
- 036 怎样判断申请注册的商标侵犯他人的外观设计专利权? /26

- 037 怎样判断申请注册的商标侵犯了他人的姓名权? /27
- 038 怎样判断申请注册的商标侵犯了他人的肖像权? /27
- 039 哪些奥林匹克标志享有专有标志权? /28
- 040 我们能随意抢注他人在先使用而未注册的商标吗? /28
- 041 怎样认定“他人已经有一定影响的商标”? /29
- 042 怎样判断以不正当手段抢先注册的行为? /29
- 043 作为代理人或代表人,我们能抢注被代理人、被代表人的商标吗? /30
- 044 什么是“代理人”、“代表人”? /31
- 045 怎样判断“代表人、代理人抢注被代表人、被代理人商标”? /31
- 046 商标近似查询对申请商标注册有何意义? /32
- 047 什么是“在先申请原则”? /33
- 048 什么是“自愿注册”? /34
- 049 什么是“优先权”? /34
- 050 商标法上有哪些优先权? /34
- 051 申请注册商标的流程是怎样的? /36
- 052 应该向哪个机关提出? /36
- 053 申请商标注册需要办理什么手续? /36
- 054 申请商标注册需要提交什么文件? /37
- 055 《商标注册申请书》填写时要注意什么问题? /37
- 056 申请人的名称、地址等发生变更怎么办? 注册商标申请可以转让吗? /39
- 057 商标局怎样审查申请材料? /39
- 058 什么是类似商品与服务? /40
- 059 怎样判断类似商品与服务? /41
- 060 怎样判断相关商标是否近似? /42
- 061 商标局审查提交申请注册的商标后有哪几种结果? /43
- 062 商标注册申请被驳回怎么办? /43

- 063 对驳回复审裁定仍然不服怎么办? /44
- 064 初审公告程序的作用是什么? /44
- 065 什么是商标异议申请? /45
- 066 如何办理商标异议申请? /45
- 067 什么是异议申请的答辩? /46
- 068 办理异议申请需要注意什么? /46
- 069 办理异议申请答辩需要注意什么? /47
- 070 对商标异议结果不服怎么办? /47
- 071 商标异议复审程序的作用是什么? 对其结果不服怎么办? /48
- 072 商标异议复审程序与商标异议程序有什么不同? 两个程序有可能合并吗? /48
- 073 商标注册申请在哪些情况下可以获得核准? /49
- 074 如果想到其他国家注册商标应该怎么办? /49
- 075 中国申请人申请商标国际注册需要满足哪些条件? /50

第三章 注册商标的使用

- 076 商标注册后如何使用? /51
- 077 什么是商标专用权? /51
- 078 商标权与商标专用权有什么不同? /52
- 079 行使商标专用权受到哪些限制? /52
- 080 怎样办理商标续展? /53
- 081 什么是“商标使用”? /53
- 082 商标使用有哪些具体形式? /54
- 083 什么是公开、真实、合法的商业使用? /55
- 084 “商标使用”在商标法律体系中有何作用? /55
- 085 哪些证据可以证明“商标使用”? /56
- 086 规范使用注册商标需要注意什么问题? /57

- 087 注册商标可以让他人使用吗? /58
- 088 商标许可需要注意什么问题? /59
- 089 商标许可使用合同不备案有怎样的法律后果? /59
- 090 实践中有哪几类商标使用许可合同? /60
- 091 签订商标使用许可协议需要注意哪些问题? /61
- 092 是否可以将注册商标许可他人使用? /61
- 093 商标使用许可需要注意哪些问题? /62
- 094 商标使用许可合同有哪些种类? /62
- 095 签订商标使用许可协议需要注意哪些问题? /63
- 096 商标使用许可未备案的法律后果是什么? /63
- 097 注册商标是否可以转让? 商标转让有何优势? /64
- 098 转让注册商标要注意什么问题? /64
- 099 注册商标转让前商标使用许可合同是否继续有效? /65
- 100 注册商标转让核准是否有救济程序? /66
- 101 哪些情况需要办理注册商标转让手续? /66
- 102 商标转让的办理途径? /66
- 103 商标转让的办理程序? /67
- 104 办理商标转让应提交的申请材料? /67
- 105 提交商标转让申请时有哪些注意事项? /68
- 106 如何处理转让盗版注册商标的行为? /68
- 107 转让协议发生争议时如何处理? /69
- 108 注册商标可以继承吗? /69
- 109 办理注册商标继承有哪些手续? /70
- 110 《商标注册证》丢失或破损怎么办? /71
- 111 违法使用注册商标的行为有哪些? /71
- 112 违法使用注册商标有何法律后果? /72
- 113 商标连续三年停止使用是否会被撤销? /72
- 114 产品质量低劣会导致注册商标被撤销吗? /73

- 115 哪些是注册商标停止使用的正当理由? /73
- 116 商标的撤销程序是如何规定的? /74
- 117 商标被撤销后有哪些救济程序? /74
- 118 商标的撤销决定何时生效? /75
- 119 商标的撤销决定生效后商标权何时终止? /75
- 120 因注册不当导致注册商标被撤销的情况有哪些? /75
- 121 注册不当导致商标被撤销的程序和条件是什么? /76
- 122 商标被撤销后商标专用权有何法律效力? /77
- 123 什么是“以欺骗和其他不正当手段取得注册”? /77
- 124 注册商标被撤销后,可以立即再提出商标注册申请吗? /78
- 125 使用未注册的商标有何限制? /78

第四章 注册商标专用权的保护

- 126 哪些是侵犯商标专用权的行为? /80
- 127 什么是直接侵犯商标专用权的行为? 什么是间接侵犯商标专用权的行为? /81
- 128 怎样判断某一行为是否属于侵犯商标专用权的行为? /81
- 129 直接侵犯商标专用权的行为的构成要件是什么? /82
- 130 间接侵犯商标专用权的行为的构成要件是什么? /83
- 131 在相同或类似商品上使用了与注册商标相同或近似的标志一定侵犯商标专用权吗? /83
- 132 什么是商标的合理使用? /83
- 133 什么是商标的“权利用尽”? /85
- 134 什么是“在先使用”? /85
- 135 什么是“平行进口”? /86
- 136 侵犯注册商标专用权要承担什么行政责任? /87
- 137 侵犯注册商标专用权要承担什么刑事责任? /87

- 138 侵犯注册商标专用权要承担什么民事责任? /88
- 139 他人侵犯自己的注册商标专用权该怎么办? /88
- 140 商标侵权纠纷案件的级别管辖是如何规定的? /89
- 141 商标侵权纠纷案件的地域管辖是如何规定的? /90
- 142 对于涉及多个行为、多个被告的商标侵权案件如何确定管辖法院? /90
- 143 商标被许可使用人有权就商标侵权行为向法院起诉吗? /91
- 144 不同种类的商标许可,起诉条件有何不同? /91
- 145 怎样确定侵权人赔偿的数额? /92
- 146 侵权损害赔偿额的具体计算方式有哪些? /92
- 147 侵犯商标专用权的法定赔偿如何适用? /93
- 148 他人侵权行为发生已经超过两年,能否再追究其侵权责任? /94
- 149 商标专用权人可以要求侵权人以哪些方式承担侵权责任? /94
- 150 向法院起诉追究他人侵犯商标权的责任,但对方仍然继续其侵权行为怎么办? /95
- 151 提出诉前停止侵权时应该提交哪些材料? /96
- 152 起诉前发现对方毁灭侵权证据怎么办? 起诉后发现对方转移财产怎么办? /96
- 153 可以申请对他人的注册商标进行保全吗? /97
- 154 工商机关处理侵犯注册商标专用权行为与法院有何不同? /98
- 155 当事人向工商行政机关提出申请和向法院起诉的关系? /98
- 156 发现侵权货物即将出口到国外,来不及向法院申请保全怎么办? /99
- 157 海关对于商标专用权的保护措施有哪些? /99

第五章 驰名商标和未注册商标的保护

- 158 什么是驰名商标? /102
- 159 哪些机关有权认定驰名商标? /103
- 160 我国驰名商标制度的发展过程是否需要保留此问题? /104
- 161 认定驰名商标的要素有哪些? /105
- 162 驰名商标的认定原则是什么? /107
- 163 驰名商标的保护有哪些特殊之处? /108
- 164 其他商业标记中是否可以使用驰名商标? /110
- 165 是否有必要保护未注册商标? /110
- 166 法律对未注册商标的保护有何规定? /111
- 167 法律保护未注册商标的条件是什么? /111

专利

第一章 专利基础知识

- 168 什么是专利? 什么是专利权? /115
- 169 专利权有何法律特征? /115
- 170 什么是发明创造? /116
- 171 我国有哪几种专利? 它们有什么区别? /116
- 172 我国的专利工作由哪些机关负责? /117
- 173 申请专利的权利、专利申请权和专利权三者有何区别? /117
- 174 所有的发明创造申请专利都是向国家知识产权局提出吗? /118
- 175 如何确定发明人、设计人? /118
- 176 发明人、设计人有什么权利? /119
- 177 什么是职务发明创造? /119
- 178 在职务发明创造中, 申请专利的权利属于谁? 授权后谁是专利权人? /120

- 179 职务发明创造中的发明人、设计人可以获得奖励、报酬吗? /120
- 180 合作开发的发明创造,申请专利的权利归谁? 合作各方当事人有何权利义务? /121
- 181 委托开发的发明创造,申请专利的权利属于谁? 委托方和受托方的权利义务如何? /121
- 182 同样的发明创造可以获得几项专利权? /122
- 183 甲作出了一项发明创造,可以同时提发明专利申请和实用新型专利申请吗? /122
- 184 甲、乙二人作出了同样的发明创造,都提出专利申请并且符合授予专利权的条件,谁可以获得专利权呢? /123
- 185 专利申请获得专利权后,专利权人有哪些权利? /123
- 186 一项发明创造,要获得专利授权,应该如何去办理? /124
- 187 在中国获得的专利权,可以在哪些地方获得保护? /124
- 188 什么是临时保护权? /125
- 189 共有专利申请权或者专利权的,共有权利人应该如何行使其权利? /125
- 190 专利权人可以通过什么方式表明自己的发明创造已经获得专利权? /126
- 191 在提出专利申请后,获得专利权之前,可以在产品上标注专利标识吗? /126

第二章 授予专利权的实质条件

- 192 只要是发明创造申请专利就可以获得专利权吗? /127
- 193 什么样的发明、实用新型可以获得发明、实用新型专利权? /128
- 194 什么样的外观设计可以获得外观设计专利权? /128
- 195 甲企业作出了一项发明创造,在向国家知识产权局提出专利申请前已经公开了,该发明创造还具备新颖性吗? /129

第三章 专利的申请

- 196 专利申请前一般要注意哪些事项? /130
- 197 企业申请专利有什么利弊? /130
- 198 什么是专利申请文件? /131
- 199 专利申请文件有什么作用? 提交的专利申请文件对于最终能否获得授权有什么影响? /131
- 200 申请发明或者实用新型专利需要提交哪些专利申请文件? 这些文件需要满足哪些条件? /132
- 201 申请外观设计专利需要提交的专利申请文件有哪些? 这些文件需要满足哪些条件? /132
- 202 专利申请请求书中的发明人可以填入几个人? /133
- 203 申请外观设计专利需要提交样品或者模型吗? /133
- 204 申请人向国家知识产权局递交专利申请文件的途径有哪些? /134
- 205 电子申请需要注意哪些事项? /134
- 206 在提交专利申请时递交的是纸质申请文件,之后可以转为电子申请吗? /135
- 207 什么是申请日? 申请日是如何确定的? 申请日有什么作用? /135
- 208 什么是优先权? 专利申请人要求优先权的,应该办理什么手续? /135
- 209 可以在一件专利申请中申请多项专利吗? /136
- 210 提出专利申请之后,申请人可以撤回专利申请吗? /136
- 211 专利申请文件提交给专利局后还能修改吗? /137
- 212 中国人向国外申请专利应该怎么办? /138

第四章 专利申请的审查和批准

- 213 什么是专利申请的审查? /139
- 214 专利申请的初步审查怎么进行? /139

- 215 发明专利申请的实质审查怎么进行? /140
- 216 可以加快专利申请的审查吗? /141
- 217 在什么情况下,发明专利申请会被驳回,不予授权? /141
- 218 申请人对国家知识产权局的驳回专利申请决定不服的,如何救济? /142

第五章 专利权的期限、终止和无效

- 219 专利权的保护期限有多久? 从什么时候开始起算? /143
- 220 专利权在什么情况下会在专利权的法定保护期限届满前终止? /143
- 221 专利权无效宣告是什么流程? /144
- 222 如何提出专利无效宣告请求? /144
- 223 专利权在什么情况下会被宣告无效? /145
- 224 专利权无效宣告的审查决定有几种类型? /146
- 225 专利权被宣告无效会有什么后果? /146

第六章 专利费用

- 226 发明专利需要缴纳哪些费用? /148
- 227 实用新型专利需要缴纳哪些费用? /149
- 228 外观设计专利需要缴纳哪些费用? /150
- 229 专利费用可以减缓吗? /151
- 230 如何办理专利费用减缓? /152
- 231 专利费用减缓的额度是多少? /152
- 232 专利无效宣告需要交费吗? /153
- 233 专利缴费的途径有哪些? /153

第七章 专利权的运用

- 234 专利权人可以通过什么方式运用专利权产生经济效益? /155

- 235 可以用专利权来出资入股开设公司吗? /155
- 236 什么是专利权实施许可合同? /156
- 237 甲欲将其专利许可给乙实施,在签订专利权实施许可合同时,应将哪些内容在合同中作出约定? /156
- 238 专利权实施许可合同有几种? /156
- 239 签订专利权实施许可合同需要办理哪些手续? /157
- 240 什么是专利权质押? /158
- 241 专利权质押需要办理哪些手续? /158
- 242 办理专利权质押登记时,需要提交哪些文件? /158
- 243 专利权质押合同应该包括哪些内容? /159
- 244 专利权质押合同登记后,专利权质押合同的质权人由甲变成了乙,这时应该如何处理? /159
- 245 质权人和出质人协商一致,解除专利权质押合同时,应该如何处理专利权质押登记? /160
- 246 专利权质押登记期间的专利年费由谁缴纳? /160

第八章 专利权的保护

- 247 如何确定发明专利和实用新型专利权的保护范围? /161
- 248 如何确定外观设计专利权的保护范围? /162
- 249 实施他人的专利就会侵犯其专利权吗? /162
- 250 如何判断被诉侵权技术是否落入专利权的保护范围? /163
- 251 什么是“许诺销售”,是否会侵犯专利权? /163
- 252 侵犯专利权会承担什么责任,要承担刑事责任吗? /164
- 253 发现别人侵犯自己的专利权,可以采取什么对策? /164
- 254 向人民法院提起专利侵权诉讼时,需要提交哪些文件? /165
- 255 被他人控告侵犯专利权,可以采取什么对策? /165
- 256 被他人警告侵犯专利权,可以采取什么对策? /166

- 257 什么是专利权评价报告? 它有什么作用? /167
- 258 侵犯专利权的赔偿数额如何确定? /167
- 259 侵犯专利权就一定要承担赔偿责任吗? /168
- 260 哪些行为是假冒专利,有什么法律后果? /168
- 261 假冒专利要承担哪些法律后果? /169
- 262 专利权人在发现有侵犯其专利权的行为发生或者即将发生时,可以采取什么措施来及时制止侵权行为? /169
- 263 专利权人在向法院起诉侵权人侵犯其专利权前,发现侵权人有转移侵权产品的行为,专利权人可以采取什么对策? /170
- 264 不视为侵犯专利权的情形有哪些? /170
- 265 什么是“先用权制度”? /171
- 266 什么是“Bolar 例”原则? /172
- 267 专利权人在推广专利产品的过程中,是否可以请管理专利工作的部门向社会推荐? /172

著作权

第一章 著作权基础知识

- 268 什么是著作权? /175
- 269 什么样的作品不受著作权法保护? /176
- 270 是否我单位的新闻稿一律不受著作权法保护? /176
- 271 我社是否可以不经许可出版国家技术标准? /177
- 272 民间文学艺术作品被侵权如何保护? /177
- 273 企业的哪些成果可以受著作权保护? /178
- 274 戏曲作品的演员可以许可他人对其所在剧团的演出进行直播或录像发行吗? /178
- 275 著作权质押如何办理? /179
- 276 著作权出质后还可以许可他人使用著作权吗? /179