

中国知识产权实务手册

主 编： 宁星耀 黄友直

副主编： 肖云龙 贺元秀 姚德喜

专利文献出版社

书 名:中国知识产权实务手册

主 编:宁星耀 黄友直

出版发行:专利文献出版社

印 刷:湖南省长沙市文华印刷厂

装 订:湖南省长沙育新装订厂

(印装质量问题请直接与本厂联系)

经 销:《发明与革新》杂志社

(长沙市八一西路27号 邮码:410001)

出版日期:1995年8月第1版第1次印刷

开 本:850×1168毫米 1/32

印 张:33.75

字 数:1323千字

印 数:1—10000册

书 号:ISBN7—80011—181—4/Z·172

定 价:69元

《中国知识产权实务手册》编纂委员会

顾问	问:	宋健	高卢麟	白大华	沈仁干		
策划	划:	杨松桥	黄友直	宁星耀			
主任	任:	段瑞春	张寅南				
副主任	任:	王文光	乐寿长	杨松桥	李豪则	刘孝纯	
		徐国友	张百伟	郑寿亭	周嘉鹏		
主编	编:	宁星耀	黄友直				
副主编	编:	肖云龙	贺元秀	姚德喜			
编委	委:	张美娟	刘跃伟	周才富	常绳生	李其华	
		过百华	俞子清	苟英豪	秦舜生	江佑林	
		顾开信	王建英	解振邦	周传仁	杨建君	
		周延鲸	李义敢	李国增	王金涛	刘福来	
		罗邦玺	宋培贤	计重远	唐维云	曹银安	
		陈全保	罗燕生	许瑞端	胡光和	丁玉莲	
执行编委	委:	黄友直	胡德强				

序

当今世界，已经进入了一个创造力竞争的时代。知识产权的拥有量，已成为衡量一个国家、一个地区、一个企业的科技实力和整体水平的重要标志。因此，充分发挥知识产权制度的作用，保护与利用人类的创造性劳动成果，促进和推动本国发明创造和文艺繁荣，已成为世界各国促进科技进步，发展国民经济，提高综合国力的重要举措。

中国是一个有着悠久历史和灿烂文化的国家。在五千年的文明发展史上，中华民族用自己的聪明才智，为人类的文明与进步奉献过众多的发明创造，在历史的长河中留下了令人神往的轨迹，谱写了人类文明史上的光辉篇章。

中华人民共和国建国初期，1950年政务院颁布了《保障发明权与专利权暂行条例》和《商标注册暂行条例》。然而，真正以法律手段保护科学技术和文化艺术领域的创造性劳动成果的知识产权制度，直到20世纪80年代才逐步建立。

为了适应我国改革、开放和建立社会主义市场经济体制的需要，1982年以来，我国先后颁布了《商标法》、《专利法》、《著作权法》、《技术合同法》、《反不正当竞争法》、《计算机软件保护条例》等一系列配套法律、法规，从而建立起我国的知识产权法律保护体系的基本框架。与此同时，为了促进国际间的科技与经济合作，我国积极参与世界各国在这一领域内的交流与合作，已先后参加了《建立世界知识产权组织公约》、《保护工业产权巴黎公约》、《商标国际注册马德里协定》、《保护文学艺术作品伯尔尼公约》、《世界版权公约》、《保护唱片制作者防止唱片被擅自复制公约》等。与此同时，我国还积极参加了关贸总协定乌拉圭回合关于与贸易有关的知识产权谈判，并在最后达成的协议文件上签了字。这些都表明，我国在谋求与国际知识产权保护标准接轨方面进行了不懈的努力。

我国知识产权保护法律的出台，极大地激发了广大人民群众积极性和创造性，有力地促进了科技与经济的结合以及文化事业的繁荣与发展，加快了科技成果的商品化、产业化。同时，也为我国扩大开放，参与国际科技与经济合作创造了良好的法律环境和条件。

但是，由于我国建立知识产权制度的历史不长，许多企业事业单位和知识产权

人对知识产权不甚了解。一方面,不懂得如何办理专利申请、商标注册申请、计算机软件登记手续,不知道怎样进行知识产权的转让与使用许可,不熟悉如何评估知识产权的价值,不善于运用知识产权法维护自己的合法权益。另一方面,由于不了解知识产权法律,各种侵犯他人知识产权的案件时有发生。

为了进一步宣传普及知识产权知识,增强广大干部和群众的知识产权意识,让更多的人了解和掌握知识产权方面的实务,编写一部实务性的知识产权手册就显得十分必要。部分知识产权工作者和专家学者组织起来编写了这部《中国知识产权实务手册》,无疑是一件非常有意义的事情,不仅满足了广大读者的要求,而且也适应了我国发展市场经济、加强知识产权工作的需要。

这本手册的突出特点是融知识性、实用性、新颖性、资料性于一体,通过列举规范性文书和实例,全面、系统地介绍了知识产权制度的基本知识及专利、商标、著作权、反不正当竞争、知识产权转让与使用许可、技术贸易、知识产权诉讼、无形资产评估等操作实务。根据实际工作需要,本手册还选编了到1995年7月底止我国颁布的有关知识产权法律、法规、规章、司法解释及国际性知识产权条约。同时还选录了我国各省、市、自治区,国务院各有关部、委,以及港、澳、台地区的知识产权管理与服务机构名录。因此,它是各行各业的法人、管理干部、知识产权工作者、法律工作者以及广大的知识产权人的一本很实用的工具书。

我深信,《中国知识产权实务手册》的问世,对推动我国的知识产权保护事业,促进知识产权工作的规范化、法制化,维护知识产权人的合法权益,完善我国知识产权市场秩序,必将发挥重要作用。当然,还应看到,全球科技与经济的发展,国际知识产权法律协调工作的开展,对我国知识产权工作必将提出进一步的挑战。因此,我希望有更多的知识产权工作者,能随时把这些新情况、新问题,以及我国采取保护知识产权的新措施及实践,通过完善本《手册》或其他方式,源源不断地介绍给读者,以利于促进我国知识产权工作更健康地发展。

中国知识产权研究会理事长 高卢麟
中国专利局局长

1995年8月

编 者 的 话

为了适应我国加强知识产权保护工作的需要,进一步普及知识产权实务知识,我们组织知识产权界的部分专家、学者共同编写了这部《中国知识产权实务手册》。

在编写时,我们力求使本书具有以下特点:

第一,内容全面。不仅包括专利权、商标权、著作权等知识产权实务知识的介绍,而且对反不正当竞争、技术贸易、无形资产评估和知识产权诉讼等实务知识也作了全面系统的介绍。

第二,操作性强。为突出“实务”这一特点,对知识产权的取得、使用、评估、诉讼等操作程序均予以详尽说明,并附实例或书式,供读者参照使用。

第三,具有新颖性。近几年来,国内外的知识产权法律法规在不断变动、修订之中,本书内容均根据最新资料编写。

第四,兼备知识性。虽然本书名为“实务手册”,但对有关基本知识仍作了简明扼要的介绍。

第五,使用方便。本书将专利、商标、著作权、反不正当竞争、技术贸易、无形资产评估、知识产权诉讼、法律法规选编和管理服务机构名录等集于一体,一册在手,便可基本解决知识产权工作中遇到的种种问题。这给使用者,尤其是综合管理部门、各企事业单位知识产权工作者和法律工作者带来了很大方便。

为了以尽可能少的篇幅为读者提供尽可能多的实用知识,编者采取了以下几项措施:基本知识和操作实务的介绍力求简明扼要;各部分内容的详略体例不强求统一平衡;使用频率高,且读者难以理解的(例如专利申请文件撰写),作较详尽的说明,并附实例;反之,则只作简要介绍,也不附例文;各类文书表格,几乎都有“填表说明”,其内容大同小异,故只少数照印,其他均删去;法律法规、司法解释和规章只收录现行有效的,凡已废止失效的,均未收入;有关国际公约、条约,也只收我国已加入并已生效且一般读者利用率较高的。知识产权行政主管部门的公告文件原文大多无标题,为便于查阅,我们根据公告内容拟制了标题。机构名录,我们也作了选择。鉴于目前各地电话号码变动频繁,故机构名录中未录电话号码。

本书是各行各业的法人、知识产权工作者、代理人、律师、执法人员以及广大知

知识产权人的必备工具书,也可作为各地普及知识产权实务知识的培训教材。

本书由杨松桥、黄友直、宁星耀策划,宁星耀、黄友直负责全书的统稿、修改、补充和审定,肖云龙、胡德强负责全书的文字加工整理工作,最高人民法院知识产权审判庭副庭长杨金琪审阅了《知识产权诉讼》的全部文稿,专利文献出版社李其华、过百华审阅了部分书稿,常绳生、姚德喜对全书的最后定型作了审校。

各章撰稿人为:第一章 魏金祥、宁星耀、叶红;第二章 邹民生(第1节)刘跃红(第2、5节)辛力青(第3、4节)张美娟(第6节)李柏林(第7节)马强(第8、13节)张志良(第9节)魏国先(第10节)赵洪(第11节)罗建民(第12节)贺青(第14节)周纯钊(第15节)李敬拉(第16节)宁星耀(第17节);第三章 贺元秀(第1~6节)宁星耀(第7、8节)刘丽(第9节);第四章 孔庆山(第1~6节)宁星耀(第7节);第五章 余万清;第六章 黄友直、贺元秀、孔庆山;第七章 周延鲸、姚正其、陈自强、李秋桃、张新清;第八章 周延鲸(第1~10节)王健(第2节)刘小仆(第3节);第九章 宁星耀(第1、3、4、5节)赵洪(第1节)魏金祥(第2节)刘熙(第2节)

本书在编写过程中,参考了许多专家、学者的著作及《知识产权》《中国专利报》《发明与革新》等报刊上发表的作品。在此,谨向这些专家、学者表示感谢。

本书的编辑出版得到了各方面的关心、支持和指导。国务委员兼国家科委主任宋健、中国专利局局长高卢麟、国家工商行政管理局副局长兼商标局局长白大华、国家版权局副局长沈仁干等领导担任本书顾问,高卢麟同志为本书作序。本书编委会由部分省市知识产权管理部门的负责人和专家组成,他们对本书的出版做了许多工作。在此,我们谨向所有关心、支持本书出版的领导、单位和付出辛勤劳动的作者及工作人员一并表示衷心的感谢。

由于编者水平所限,加上时间仓促,疏漏与不妥之处在所难免,恳请读者批评指正。

编者

1995年8月28日

目 录

上 篇

知识产权实务

第一章 知识产权综述	(2)
第一节 知识产权的由来与发展	(2)
一、什么是知识产权	(2)
二、知识产权的特征	(3)
三、知识产权的由来	(4)
四、知识产权的发展	(4)
第二节 知识产权法	(5)
一、知识产权法律关系的构成	(5)
二、知识产权法律关系的产生、变更和终止	(6)
三、知识产权法的内容	(7)
四、知识产权法的功能	(7)
第三节 中国知识产权法律制度	(8)
一、我国知识产权立法依据	(8)
二、我国知识产权立法原则	(8)
三、我国知识产权法律体系	(9)
四、知识产权法在我国法律体系中的地位	(10)
五、知识产权法律制度的作用	(12)
第四节 知识产权的国际保护	(14)
一、知识产权国际保护的必要性	(14)
二、世界知识产权组织 (WIPO) 概况	(14)

三、主要国际知识产权条约简介	(14)
四、知识产权国际保护的途径	(16)
五、公民、法人和非法人单位取得知识产权国际保护的途径	(17)
第五节 知识产权的管理	(17)
一、专利管理体系及职责	(17)
二、商标管理体系及职责	(19)
三、著作权管理体系及职责	(20)
四、企事业知识产权管理及职责	(21)
第二章 专利实务	(28)
第一节 专利制度的作用	(28)
一、什么是专利	(28)
二、什么是专利制度	(29)
三、专利制度的作用	(29)
第二节 专利保护的主体	(31)
一、发明人或者设计人	(31)
二、发明人或者设计人所在的单位	(32)
三、协作或者接受委托完成发明创造的单位	(32)
四、专利权的共有	(33)
五、外国人(含法人)	(34)
六、先申请人	(34)
第三节 专利保护的客体	(35)
一、发明	(35)
二、实用新型	(35)
三、外观设计	(36)
第四节 授予专利权的条件	(36)
一、授予发明与实用新型专利权的条件	(36)
二、授予外观设计专利权的条件	(40)
第五节 专利申请前的准备	(41)
一、专利性判断	(41)
二、市场调查与预测	(42)
三、选择专利申请类型	(42)
四、备齐撰写申请文件所需资料	(43)
五、确定申请时机	(43)
第六节 专利申请文件的撰写	(44)
一、请求书的填写	(44)
二、发明和实用新型权利要求书、说明书及其摘要的撰写	(54)

三、外观设计图、照片的制作和简要说明的撰写	(74)
第七节 专利申请	(87)
一、专利申请的提交	(87)
二、发明专利申请的提前公开与审查请求	(89)
三、专利申请的优先权	(91)
四、专利申请的单一性	(93)
五、专利申请的修改	(95)
六、专利申请的分案	(95)
七、专利申请的撤回	(96)
八、审查意见的答复	(98)
九、恢复程序	(100)
十、期限延长	(101)
第八节 专利申请的审查与批准	(102)
一、审查制度	(102)
二、发明专利申请的审查	(103)
三、实用新型和外观设计专利申请的审查	(104)
四、复审	(104)
五、专利权的授予	(106)
第九节 专利权的撤销与无效宣告	(108)
一、专利权的撤销程序	(108)
二、专利权的无效宣告程序	(110)
三、专利权的撤销与宣告无效的法定的法律效力	(114)
第十节 专利行政复议	(115)
一、什么是专利行政复议	(115)
二、行政复议的收案范围	(115)
三、行政复议申请与受理	(116)
四、审理和决定	(118)
第十一节 专利权的行政保护	(119)
一、专利保护的范围	(119)
二、专利侵权行为的识别	(119)
三、证据收集	(119)
四、调处请求书的撰写	(120)
五、受理专利侵权案件的行政机关	(123)
六、请求调处应注意的问题	(124)
七、怎样对付专利权无效宣告请求	(125)
八、对专利侵权行为的行政处理	(126)
九、申请执行	(127)

第十二节 专利实施的强制许可	(127)
一、什么是强制许可	(127)
二、申请强制许可的条件	(128)
三、申请强制许可的程序	(129)
四、强制许可决定的内容	(129)
五、强制许可的效力	(130)
六、强制许可的使用费	(130)
七、根据计划授权的实施许可	(131)
第十三节 专利代理	(131)
一、什么是专利代理	(131)
二、专利代理的作用	(132)
三、怎样选择专利代理机构	(134)
四、怎样签订委托代理合同	(134)
第十四节 怎样向国外申请专利	(137)
一、申请国外专利前的准备	(137)
二、申请国外专利的一般程序与手续	(139)
三、如何利用 PCT 申请国外专利	(141)
四、如何通过 EPO 申请欧洲国家专利	(147)
五、怎样向美国申请专利	(150)
六、怎样向日本申请专利	(154)
七、怎样向英国申请专利	(156)
八、怎样向德国申请专利	(159)
第十五节 专利文献	(161)
一、专利文献的概念	(161)
二、专利文献的特点	(162)
三、专利文献的用途	(162)
四、国际专利分类法介绍	(164)
五、专利文献检索	(165)
第十六节 专利费用的缴纳	(171)
一、缴纳专利费用的一般要求	(171)
二、专利费用的种类	(171)
三、专利收费标准	(171)
四、专利费用的减缓办法	(172)
五、专利费用的缴付方式	(173)
六、缴纳专利费用的注意事项	(174)
第十七节 企业专利战略	(178)
一、什么是企业专利战略	(178)

二、专利调查战略	(178)
三、专利申请战略	(179)
四、专利实施战略	(180)
五、专利防御战略	(182)
六、企业专利战略与研究开发战略	(183)
七、企业专利战略与 CI 战略	(184)
八、企业专利战略与营销战略	(185)
九、企业专利战略与技术改造战略	(186)
十、企业专利战略与投资战略	(186)
第三章 商标实务	(187)
第一节 商标的概念及作用	(187)
一、什么是商标	(187)
二、商标的种类	(187)
三、商标专用权及法律特征	(189)
四、商标的作用	(190)
第二节 商标注册的申请、审查、核准	(190)
一、为什么要申请商标注册	(190)
二、申请商标注册的条件	(191)
三、申请商标注册的方式及步骤	(191)
四、商标注册的审查	(198)
五、商标注册的驳回与核准	(200)
六、如何利用商标异议和评审获得和维护商标权	(202)
第三节 注册商标的续展、变更、注销与撤销	(204)
一、注册商标的续展	(204)
二、注册商标的变更	(206)
三、注册商标的注销与撤销	(209)
四、延期申请	(212)
五、商标注册证的补发	(212)
第四节 商标使用	(213)
一、注册商标的使用	(213)
二、未注册商标的使用	(214)
三、外商定牌商标的使用	(214)
第五节 商标印制管理	(215)
一、我国商标印制管理的法律依据	(215)
二、取得商标印制资格的条件与方法	(216)
三、注册商标印制规定	(216)
四、未注册商标印制规定	(216)

五、外国企业和外国人在中国印制商标的规定	(216)
第六节 商标专用权的行政保护	(217)
一、商标侵权行为的表现形式	(217)
二、处理商标侵权案件的机关	(218)
三、商标侵权案件的行政处理	(218)
第七节 商标的国外注册	(222)
一、商标国外注册的意义	(222)
二、申请商标国外注册的一般程序	(222)
三、通过马德里协定申请国外商标注册	(227)
四、通过欧共体商标局申请欧共体商标注册	(232)
五、怎样向美国申请商标注册	(233)
六、怎样向英国申请商标注册	(235)
七、怎样向日本申请商标注册	(236)
第八节 企业商标战略	(237)
一、现代商标与企业经营	(237)
二、商标设计选择战略	(238)
三、商标注册战略	(240)
四、商标使用战略	(241)
五、专指商品质量战略	(242)
六、商标宣传战略	(242)
七、自我保护战略	(243)
八、商标管理战略	(243)
第四章 著作权实务	(244)
第一节 著作权制度的作用	(244)
一、什么是著作权	(244)
二、什么是著作权法	(245)
三、著作权制度的作用	(246)
第二节 著作权的主体	(246)
一、作者	(246)
二、其他公民、法人或者非法人单位	(247)
三、国家	(247)
第三节 著作权的客体	(247)
一、著作权客体的必备条件	(247)
二、著作权客体的种类	(248)
三、不受著作权法保护的作品	(250)
第四节 著作权的内容	(250)

一、人身权	(250)
二、财产权	(252)
三、著作权限制	(255)
第五节 著作权的归属	(259)
一、著作权的原始归属	(259)
二、著作权的继受归属	(264)
三、著作权的自愿登记	(265)
第六节 著作权保护期	(270)
一、著作权保护期的种类	(270)
二、著作权保护期的起点	(271)
三、著作权保护期的终点	(271)
四、著作权保护期的特殊规定	(271)
第七节 邻接权	(272)
一、什么是邻接权	(272)
二、邻接权的种类	(272)
第八节 著作权(含邻接权)的行政保护	(274)
一、什么是侵犯著作权行为	(274)
二、著作权侵权行为的类型	(274)
三、著作权侵权行为的法律责任	(276)
四、处理侵犯著作权案件的行政机关	(277)
五、行政机关对侵权案件的处理程序	(277)
第九节 计算机软件著作权	(278)
一、什么是计算机软件著作权	(278)
二、计算机软件著作权的主体	(280)
三、计算机软件著作权的客体	(281)
四、计算机软件著作权的登记	(282)
五、计算机软件著作权的行政保护	(295)
第五章 反不正当竞争实务	(297)
第一节 不正当竞争的概念	(297)
一、什么是竞争	(297)
二、什么是不正当竞争	(297)
三、什么是垄断行为	(298)
第二节 我国反不正当竞争法	(299)
一、反不正当竞争法的地位和作用	(299)
二、反不正当竞争法的基本特点	(299)
三、市场交易原则	(300)

第三节 不正当竞争行为的鉴别	(301)
一、假冒他人注册商标行为	(301)
二、擅自使用知名商品特征行为	(301)
三、擅自使用他人名称行为	(302)
四、虚假的商品标示行为	(302)
五、商业贿赂行为	(303)
六、回扣、折扣、佣金	(304)
七、引人误解的虚假宣传行为	(304)
八、侵犯商业秘密行为	(305)
九、不正当有奖销售行为	(306)
十、损害他人商业信誉或商品声誉行为	(307)
第四节 限制竞争行为的鉴别	(308)
一、限制竞争行为	(308)
二、公用企业限制竞争行为	(309)
三、滥用行政权力限制竞争行为	(309)
四、压制排挤竞争对手行为	(311)
五、搭售和附加不合理交易条件行为	(311)
六、串通投标行为	(312)
第五节 不正当竞争行为的行政处理	(313)
一、不正当竞争行为的行政责任	(313)
二、《反不正当竞争法》的监督检查机关	(314)
三、监督检查机关的主要职权	(315)
四、监督检查机关的执法程序	(316)
第六章 知识产权转让与许可使用	(318)
第一节 专利权转让与许可使用	(318)
一、专利权转让与许可使用的概念	(318)
二、专利许可的种类	(318)
三、专利许可的程序	(319)
四、专利许可合同的主要条款	(321)
五、专利许可合同书式及范文	(322)
第二节 商标转让与许可使用	(334)
一、商标转让的概念	(334)
二、商标转让的程序	(334)
三、商标使用许可的形式	(336)
四、商标使用许可的程序	(336)
第三节 著作权转让与许可使用	(339)

一、著作权转让与许可使用的概念	(339)
二、著作权许可使用合同的种类	(340)
三、著作权许可使用合同的签订	(340)
四、涉外出版及复制委托合同的登记	(345)
五、计算机软件著作权的转让与许可使用	(352)
第七章 技术贸易实务	(355)
第一节 技术贸易概述	(355)
一、技术贸易的含义	(355)
二、技术贸易的特征	(355)
三、技术贸易的主要方式	(356)
四、技术贸易的一般程序	(359)
第二节 技术价格的确定	(361)
一、技术价格及其影响因素	(361)
二、技术价格的估算与谈判	(364)
三、费用支付与清算	(369)
第三节 涉外技术合同	(373)
一、涉外技术合同的特点	(373)
二、制作涉外技术合同的原则	(373)
三、涉外技术合同的基本结构和内容	(375)
四、主要涉外技术合同书式	(378)
第四节 国内技术合同概述	(388)
一、技术合同的种类	(388)
二、技术合同的主体	(388)
三、技术合同的客体	(389)
四、技术合同的订立	(390)
五、技术合同的认定登记	(391)
六、技术合同的履行	(392)
七、技术合同的变更和解除	(392)
八、违反合同的责任	(394)
九、技术合同的无效与撤销	(396)
十、技术合同纠纷的处理	(398)
第五节 国内技术合同的制作	(399)
一、技术开发合同	(399)
二、技术转让合同	(405)
三、技术咨询合同	(409)
四、技术服务合同	(413)
第八章 无形资产评估	(418)