



专利与商标文献

ZHUANLI YU SHANGBIAO WENXIAN

朱根发 曹磊 编著



中国出版集团



世界图书出版公司

上海市信息资源管理学科建设项目
上海市档案学教育高地建设项目
上海大学图书情报档案系建设项目

专利与商标文献

朱根发 曹 磊 编著

世界图书出版公司

上海·西安·北京·广州

图书在版编目(CIP)数据

专利与商标文献 / 朱根发, 曹磊编著. —上海:
上海世界图书出版公司, 2011. 11
ISBN 978-7-5100-4031-3

I. ①专… II. ①朱…②曹… III. ①专利—基本知识
②商标—基本知识 IV. ①G306②F760.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 222198 号

专利与商标文献

朱根发 曹磊 编著

上海世界图书出版公司出版发行

上海市广中路 88 号

邮政编码 200083

南京展望文化发展有限公司排版

上海市印刷七厂有限公司印刷

如发现印刷质量问题, 请与印刷厂联系

(质检科电话: 021-59110729)

各地新华书店经销

开本: 890×1240 1/32 印张: 8.75 字数: 240 000

2011 年 11 月第 1 版 2011 年 11 月第 1 次印刷

ISBN 978-7-5100-4031-3/G·298

定价: 40.00 元

<http://www.wpcsh.com.cn>

<http://www.wpcsh.com>

前 言

随着信息时代、网络社会、知识经济,特别是全球经济一体化的不断发展,各类企业面对强手如林、竞争激烈、风云多变的国际市场,越来越重视知识产权工作。

中华人民共和国国务院于 2008 年 6 月 15 日发布了《国家知识产权战略纲要》,明确到 2020 年把我国建设成为知识产权创造、运用、保护和管理水平较高的国家,5 年内自主知识产权水平大幅度提高,运用知识产权的效果明显增强,知识产权保护状况明显改善,全社会知识产权意识普遍提高。本书的编写即是在此背景下展开的。

众所周知,专利和商标是知识产权的重要组成部分,本书将对专利和商标概念、专利和商标制度、专利和商标实务、专利和商标贸易、专利和商标文献(情报)等基本知识作一介绍。

专利有三个实质的含义:一是指专利权;二是指受专利法保护的发明创造;三是指专利说明书等相关文献。专利文献是包含已经申请或被确认为发现、发明、实用新型和工业品外观设计的研究、设计、开发和试验成果的有关资料,以及保护发明人、专利所有人及工业品外观设计和实用新型注册证书持有人权利的有关资料的已出版或未出版的文件(或其摘要)的总称。本书第一章是对专利的概述。

专利制度是国际上通行的一种利用法律和经济的手段来推动技术进步的管理制度。这个制度的基本内容是依据专利法,对申请专利的发明、经过审查和批准,授予专利权。同时把申请专利的发明内容公布于众,以鼓励发明创造,有利于进行信息交流和有偿转让。本

书第二章结合 2008 年我国新修订的专利法来讨论我国的专利法律制度。

专利不是发明完成后能自动取得的,一项发明创造要取得专利的保护,也就是说要成为一项专利,必须先由申请人按照专利法的规定,向专利局提出申请,专利局接受申请后,经法定程序的审查,对符合条件的方能授予专利。本书第三章中介绍专利的申请与审批。

随着国际产品和技术的输出,专利许可贸易已成为国际上越来越重要的贸易活动形式。所谓专利许可贸易的含义是指:通过签订许可合同,专利技术持有方允许专利技术使用方使用其专利技术,使用方向持有方支付一定数量的使用费。因此,本书第四章探讨专利技术许可所遇到的各类问题。

专利情报是指记载有关发明专利事务的各种文献的总称。它包括专利文献、商业或情报部门出版发行的报道性检索专利刊物,以及与专利有关的非专利文献。其中专利文献是其主要内容。专利文献是一种法律情报,也是一种技术情报,更是一种经济情报。专利文献的诸多特点决定了它具有多方面的情报功能,不管是在法律上、技术上、经济上都有十分重要的作用,是一种有效而实用的情报信息源。本书第五章介绍各国的专利文献,并简要论述专利情报的管理。

商标是用以将某工业或商业企业或这种企业集团的商品(或产品)或服务区别于他人的商品(或产品)或服务的标志,是商品生产和商品交换发展到一定阶段的产物。因而,商标法律制度的产生与商品经济的发展存在着非常密切的关系。本书第六章在描述商标概念的同时,强调了商标的作用。

商标专用权,是指商标注册人依法申请注册,经国家工商行政管理局商标局核准注册后,享有的商标专用权利。所谓专用权,即注册人具有其商标独占使用的权利,排除任何人在该商标核定使用的商品和类似商品上使用与其商标相同或者近似的商标。经注册人许可的除外。本书第七章中讨论商标权以及驰名商标的保护问题。

商标的注册必须符合一定的流程,其使用亦要遵守相应的法律规定。本书第八章从实际操作的角度,不仅阐述了商标的国内注册

程序,也简单介绍了国际商标注册的申请和审查。并对商标的使用管理提出了一些建议。

商标许可贸易、专利许可贸易和专有技术许可贸易是国际许可贸易的三大重要组成部分。近几年,世界上许多国家的国际企业进入目标市场经常选择许可贸易的方式。商标使用许可是指商标所有人根据自愿的原则,在一定的条件下通过与他人签订合同而许可他人使用其注册的情况;商标的转让是指专用权的转移,而不是使用权的扩展,即商标注册人将自己的注册商标转让给他人所有。对此,本书第九章简述商标使用许可和转让的办理及相关注意事项。

商标信息是一种较新的概念,其含义是构成商标的文字、图形、颜色、三维立体或其组合所表达的信息,具有一定的价值。最后一章介绍商标的分类体系和商标信息的管理。

本书是根据上海大学“专利与商标文献”课程讲义为基础编写,内容系统全面,从实用角度出发,由浅入深,理论联系实际,可作为情报学、信息管理与信息系统专业通用教材,也可以作为国际贸易专业、法律专业和理工科院校相关专业的参考书。限于编者对专利和商标的研究不深,书中难免有错误和疏漏之处,敬请各位专家和同仁批评指正。

编 者

2011年4月20日

目 录

第一章 专利概述	(1)
一、专利的概念	(1)
二、专利制度	(2)
(一) 专利制度的特征	(2)
(二) 专利制度的发展	(3)
(三) 专利制度与专利文献	(4)
三、专利法概述	(5)
(一) 专利法的概念	(5)
(二) 我国专利法的基本原则	(7)
(三) 中国专利法的修改	(7)
四、专利法律关系	(12)
(一) 专利法律关系的主体	(12)
(二) 专利法律关系的客体	(14)
(三) 授予专利权的条件	(15)
五、国际专利公约	(16)
(一) 世界知识产权组织公约	(16)
(二) 保护工业产权巴黎公约	(17)
(三) 国际专利合作条约	(18)
(四) 与贸易有关的知识产权协议	(18)
(五) 其他条约	(19)
六、中国的专利制度	(20)
(一) 中国专利制度的发展	(20)
(二) 中国专利工作体系	(25)
(三) 做好新时期的知识产权工作	(29)

第二章 专利法	(39)
一、专利法的主体	(39)
(一) 发明人	(39)
(二) 专利申请人与专利权人	(40)
(三) 职务发明和非职务发明	(41)
(四) 共同发明人	(42)
(五) 委托发明	(43)
(六) 外国申请人和专利权人	(43)
二、专利法的客体	(44)
(一) 客体对象的种类	(44)
(二) 不受专利法保护的客体对象的技术领域	(47)
(三) 客体对象的专利条件	(49)
(四) 计算机软件专利	(53)
三、专利授权的基本原则	(57)
(一) 先申请原则与先发明原则	(57)
(二) 优先权原则	(58)
(三) 单一性原则	(59)
四、专利权	(60)
(一) 专利权的维持	(60)
(二) 专利权的限制	(62)
(三) 专利权的无效	(64)
(四) 专利权的终止	(65)
(五) 专利权人的权利与义务	(66)
五、专利权的保护	(69)
(一) 专利权的保护范围	(69)
(二) 专利权的行政与司法保护	(70)
 第三章 专利的申请与审批	(73)
一、专利的申请	(73)
(一) 申请前的决策准备	(73)

(二) 申请文件的准备	(75)
(三) 申请专利前的其他准备	(79)
(四) 申请特殊形式的专利	(81)
(五) 国际申请简介	(83)
二、专利的审批	(85)
(一) 专利审查制度	(85)
(二) 专利审批程序简述	(88)
(三) 国际申请的审批程序	(92)
三、专利申请的代理机构和审批机关	(93)
(一) 专利代理机构	(93)
(二) 国务院专利行政部门	(94)
四、专利的收费	(95)
(一) 专利收费项目和标准	(95)
(二) PCT 申请国际阶段费用	(97)
(三) 专利收费标准与减缓比例对照表	(98)
五、其他须知	(101)
(一) 专利证书	(101)
(二) 专利登记簿	(102)
(三) 专利申请的授权和其他可能的结局	(103)
(四) 中止程序	(108)
 第四章 专利技术许可	(111)
一、专利许可贸易	(111)
(一) 开展专利许可贸易的作用	(111)
(二) 取得专利权的条件	(113)
(三) 专利许可方式	(114)
(四) 专利许可合同	(115)
(五) 专利许可中的专利权问题	(117)
(六) 专利许可条款应注意的问题	(118)

第五章 专利情报	(119)
一、专利情报概述	(119)
(一) 专利情报的定义	(119)
(二) 专利情报的特点	(120)
(三) 专利情报的作用	(123)
二、专利文献的分类	(126)
(一) 原始文献类	(126)
(二) 检索工具类	(127)
(三) 信息通报类	(128)
三、专利说明书及专利公报	(129)
(一) 专利说明书	(129)
(二) 专利公报	(133)
四、各国专利文献介绍	(133)
(一) 美国	(133)
(二) 日本	(136)
(三) 英国	(139)
(四) 法国	(143)
(五) 中国	(144)
五、专利情报管理	(149)
(一) 专利分类	(149)
(二) 专利检索	(155)
(三) 专利分析	(157)
(四) 专利地图	(159)
 第六章 商标概述	 (163)
一、商标的概念	(163)
二、商标的起源	(164)
三、商标的特征	(165)
四、商标的类别	(166)
五、商标的作用	(170)

(一) 商标的识别和标志作用	(170)
(二) 商标的表示和保证产品质量的作用	(170)
(三) 商标的引导消费作用	(171)
(四) 商标在对外贸易中的作用	(171)
六、商标与相关标记的关系	(171)
(一) 商标与商品名称	(171)
(二) 商标与商品包装装潢	(172)
(三) 商标与商号	(173)
(四) 商标与商务标语	(173)
(五) 商标与特殊标志	(174)
七、商标的法律制度	(175)
(一) 国外商标法律制度的产生和发展	(176)
(二) 我国商标制度的产生和发展	(177)
(三) 中国的《商标法》	(178)
 第七章 商标法	(180)
一、商标权的主体	(180)
二、商标权的客体	(181)
(一) 商标的构成要素	(182)
(二) 商标的显著特征	(183)
(三) 禁止使用的商标	(186)
(四) 与在先权利的冲突	(186)
三、商标权的内容	(187)
(一) 商标所有人的权利	(187)
(二) 商标所有人的义务	(188)
四、商标权的保护	(189)
(一) 商标侵权	(189)
(二) 对商标侵权的处理	(190)
(三) 假冒商标	(191)
(四) 对假冒商标的处理	(191)

五、驰名商标的保护	(192)
(一) 驰名商标的定义	(192)
(二) 驰名商标的法律保护	(192)
(三) 驰名商标的认定	(194)
六、商标权的丧失	(196)
(一) 注册商标的撤销	(196)
(二) 注册商标的注销	(196)
第八章 商标的取得和使用	(198)
一、商标注册制度	(198)
(一) 注册商标和未注册商标	(198)
(二) 注册制度与非注册制度	(198)
(三) 全面注册与自愿注册制度	(199)
(四) 中央统一注册和地方分散注册	(199)
二、商标注册程序	(200)
(一) 商标注册申请	(200)
(二) 商标注册审查	(204)
(三) 商标注册费用	(207)
(四) 商标注册的初步审定	(207)
(五) 商标注册的异议	(208)
(六) 商标注册的复审	(208)
(七) 商标注册的核准	(209)
三、商标国际注册的申请和审查	(209)
(一) 商标国际注册概述	(209)
(二) 商标国际注册的申请	(210)
(三) 商标国际注册的审查	(211)
(四) 商标国际注册费和规费表	(212)
(五) 涉外经济中的商标问题	(215)
(六) 国际商标公约	(217)
四、商标的使用管理	(219)

(一) 注册商标的使用管理	(219)
(二) 未注册商标的使用管理	(220)
(三) 工商局对商标的使用管理	(222)
五、企业对商标的使用管理	(224)
(一) 建立必要的规章制度	(224)
(二) 根据实际需要使用商标	(224)
 第九章 商标许可和转让	(226)
一、商标使用许可和转让的办理	(226)
(一) 商标使用许可的办理	(226)
(二) 商标转让的办理	(229)
二、商标使用许可和转让的注意事项	(229)
(一) 办理注册商标许可和转让应注意的几个问题	(229)
(二) 履行注册商标许可和转让应注意的几个问题	(230)
 第十章 商标信息	(232)
一、商标信息概述	(232)
(一) 商标信息的定义	(232)
(二) 商标信息的价值	(234)
二、商标分类体系	(235)
(一) 中国商品分类的历史沿革	(235)
(二) 商标注册用商品和服务国际分类的发展与现状	(236)
(三) 商品及服务分类遵循的原则	(238)
(四) 商品及服务名称的填写	(239)
(五) 《类似商品和服务类别》(2007 年版)	(239)
三、商标信息管理	(242)
(一) 商标信息检索	(243)
(二) 商标信息分析	(244)
(三) 商标信息利用	(245)

附录一 专利实施许可合同样式及签订指南	(247)
附录二 专利技术许可协议例示	(257)
附录三 商标使用许可合同(示范文本)	(262)
附录四 商标使用许可合同备案通知书	(264)
附录五 商标使用许可合同备案表	(265)
参考文献	(266)

第一章 专 利 概 述

一、专利的概念

“专利”一词是英语单词“patent”的汉语释义,从字面上看其含义为专有的利益和权利。而在英文中,“patent”源于拉丁语 litterae patentes,是中世纪的君主用来颁布某种特权的证明。后来专利逐渐成为一种知识产权,“知识产权”中的“知识”是指人们智力创造的成果,这个成果可以成为私有“财产”,当他人有不当的侵害行为时,即可要求损害赔偿,成为一种“权利”,受到法律保护。

专利有三个实质的含义:一是指专利权,二是指受专利法保护的发明创造,三是指专利说明书等相关文献。

专利的第一个概念是从法律角度上说的,专利权是指专利权人在法律规定的有效期限内,对其发明所享有的独占权(或称垄断权),即专利权人依照专利法对其发明创造完成后非自动产生的,需要申请人按照法律规定的程序向专利局提出申请,专利局在进行审查后,对符合专利法规定的发明创造,才能授予专利权。专利权作为知识产权的一种,同样具有专有性、地域性和时间性三个基本特性。

专利的第二个概念是从技术角度上说的,指受专利法保护的发明创造,简称专利技术。专利技术有两个特点:一是它必须具备专利法规定的新颖性、创造性和实用性条件;二是它的发明技术内容必须详细记述于专利说明书中。专利说明书由各国专利局公开出版发

行,任何人均可购买订阅。因此,专利技术并不保密,任何人都可以得到,但却不能随意使用或仿造专利技术。

专利的第三个概念是从文献角度上说的,指专利说明书等相关文献。专利文献,从广义上来讲,是指与工业产权有关的所有专利资料,不仅包括各种类型的专利说明书,而且包括申请专利提交的所有文件及有关部门处理专利申请案、诉讼案的有关文件以及颁发的专利证书等;从狭义上讲,专利文献仅指专利说明书。专利说明书记载着发明创造的详细内容和受专利法保护的技术范围,它既是法律文件,又是价值较高的技术情报。

企业在技术更新不断加快、市场竞争日益激烈的环境中,为寻求自身发展和长期生存,最大限度地利用专利制度所提供的特殊保护功能,为维护企业自身发展优势,战胜竞争对手,确保企业在激烈的竞争中立于不败之地,必须制订一系列行动方针、纲领或策略,这就是企业专利战略。

二、专 利 制 度

专利制度的产生和发展,通过萌芽阶段、形成阶段、发展和完善阶段、更新阶段,实行了国际合作并建立了有关的国际机构,各国也先后制定了符合发展本国民族经济的专利法。

(一) 专利制度的特征

专利制度是国际上通行的一种利用法律和经济的手段来推动技术进步的管理制度。这个制度的基本内容是依据专利法,对申请专利的发明、经过审查和批准,授予专利权。同时把申请专利的发明内容公布于众,以鼓励发明创造,有利于进行信息交流和有偿转让。

专利制度既保护了发明人在一定期限内对该项发明的专有权,又要求发明人把自己的发明创造贡献给社会,从而促进科学技术的发展。

专利制度的理论依据为:首先,技术发明成果是一种财富,是一

种潜在的生产力,把它运用到生产中去就能转化为直接的生产力,产生一定的技术、经济和社会效益。其次,技术发明成果具有商品属性,具有使用价值和交换价值。专利制度正是用法律的形式肯定了技术发明成果的财产属性和商品属性,并依据专利法来保护创造者对其发明创造成果的所有权——专利权,鼓励创造者以商品交换为目的,向社会公开其发明成果,以促进科技进步和经济发展。

专利制度对发明创造的管理具有以下特征:

(1) 法律保护

专利制度的首要任务就是要依据专利法对发明创造授予专利权。被授予专利权的发明创造受法律保护,专利权所有人对该项发明创造拥有创造使用和销售的专有权。他人未经专利权人许可不得实施该项发明创造,否则就构成侵权行为,应受到法律制裁。这就从法律上维护了发明创造者的正当合法权益,从而鼓励发明创造活动。

(2) 科学审查

为了保证专利的质量,对申请专利权的发明创造,在授予专利权之前要进行审查,要进行充分的文献检索,尤其要对发明的实质性技术内容进行审查,以确定是否符合专利法所规定的条件。

(3) 公开通报

通过对专利申请的公布或颁布专利,将该项发明创造的技术内容通过专利公报或专利文献向社会公开。这种技术的公开,既有利于把技术及早转化为生产力,促进生产和经济的发展,又给社会公众以启迪,从而促进发明创造活动的开展。

(4) 国际交流

专利制度的建立有利于国际的技术转让和交流,促进了国际的技术贸易与技术合作。

在上述四个特征中,专利制度最本质的特征是法律保护和公开通报。

(二) 专利制度的发展

专利制度是随着商品经济的发展而逐渐形成和发展起来的。迄