

郑成思教授逝世十周年紀念文集



国家知识产权战略实施：

回顾与展望

中国社会科学院知识产权中心 编
中国知识产权培训中心

海外借



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位



国家知识产权战略实施：回顾与展望

GUOJIA ZHISHICHANQUAN ZHANLÜE SHISHI; HUIGU YU ZHANWANG

——郑成思教授逝世十周年纪念文集

中国社会科学院知识产权中心

中国知识产权培训中心

编



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目 (CIP) 数据

国家知识产权战略实施：回顾与展望：郑成思教授逝世十周年纪念文集 / 中国社会科学院知识产权中心，中国知识产权培训中心编. —北京：知识产权出版社，2017.8

ISBN 978-7-5130-5075-3

I. ①国… II. ①中… ②中… III. ①知识产权—中国—学术会议—文集
IV. ①D923.404-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 197875 号

内容提要

本书为纪念郑成思教授逝世十周年特别编辑而成，内容包括纪念郑成思教授逝世十周年座谈会发言实录、“国家知识产权战略实施：回顾与展望”研讨会综述、《郑成思知识产权文集》序及各卷导读，以及精选出的 19 篇研讨会优秀论文，对《国家知识产权战略纲要》颁布实施以来专利法、商标法、著作权法、植物新品种、集成电路与布图设计、网络与知识产权保护以及制止不正当竞争等知识产权领域的发展作了回顾，并对有关前沿问题进行了探讨。

责任编辑：王祝兰

责任校对：谷 洋

封面设计：品 序

责任出版：刘译文

国家知识产权战略实施：回顾与展望

——郑成思教授逝世十周年纪念文集

中国社会科学院知识产权中心 编
中国知识产权培训中心

出版发行：知识产权出版社有限责任公司

社 址：北京市海淀区气象路 50 号院

责编电话：010-82000860 转 8555

发行电话：010-82000860 转 8101/8102

印 刷：北京科信印刷有限公司

开 本：880mm×1230mm 1/32

版 次：2017 年 8 月第 1 版

字 数：390 千字

ISBN 978-7-5130-5075-3

网 址：<http://www.ipph.cn>

邮 编：100081

责编邮箱：wzl@cnipr.com

发行传真：010-82000893/82005070/
82000270

经 销：各大网上书店、新华书店及
相关专业书店

印 张：14.5

印 次：2017 年 8 月第 1 次印刷

定 价：58.00 元

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题，本社负责调换。

前 言

2016年春节之后，我和李明德教授在与中国知识产权培训中心负责同志的例行会谈中，一致赞同双方于2016年9月10日联合举办本年度“上地论坛”，作为纪念郑成思教授逝世十周年的重要学术活动，并于前一天晚上召开纪念郑成思教授逝世十周年座谈会，由郑成思教授生前亲朋故旧自愿参加，共同追忆。

中国社会科学院知识产权中心与中国知识产权培训中心联合举办学术年会，基于郑成思教授在世时即已形成的双方良好合作关系，这一合作建立在双方对国家知识产权战略的共识之上。郑成思教授不仅以他先创性的丰硕学术研究成果、笔耕不辍求实创新的学术精神和博学睿智淡泊名利的人格魅力给中国知识产权学界带来深远影响，也深度参与国家的知识产权政策、立法、行政、司法以及企业各个方面的实践工作，推动了中国知识产权事业的发展，并与各个实务工作部门志同道合的同志结下了深厚的友谊。在2004~2006年之间，在国家知识产权战略的酝酿、启动和研究开展初期，郑成思教授不顾病情严重，积极呼吁倡导制定国家知识产权战略、推动知识产权制度完善以为建设“创新型国家”提供保障。特别是，2006年5月26日郑成思教授在为中央政治局集体学习的授课中，阐释了“建设创新型国家”的理念与知识产权保护的关系，为国家知识产权战略纲要的制定和颁布作出了巨大的贡献。然而，当所有的荣誉最终都降到郑成思教授头上之时，他却再也没有力气将他所引领的中国知识产权事业向前再推进一步了。2006年9月10日，郑成思教授在教师节这个特殊的日子离



开了他所留念的一切。不到 62 岁的年纪，正是事业如日中天的时候，中国知识分子英年早逝的常例再一次落到郑成思身上。中国并不乏这样纯粹的知识分子，但他们在殚精竭虑地为国家民族命运奔波的时候，我们又为他们想到或做到了多少呢？正由于郑成思教授成立的中国社会科学院知识产权中心与中国知识产权培训中心的合作源于国家知识产权战略制定的契机，我们决定将纪念郑成思教授逝世十周年的“2016 年知识产权上地论坛”命名为“国家知识产权战略实施：回顾与展望研讨会”。

回顾过去的十年，中国社会科学院知识产权中心、中国知识产权培训中心联合组办的年度学术研讨会自 2005 年 10 月的“专利制度存在的问题及其完善研讨会”即已经开始；此后自郑成思教授逝世至今，除了 2010 年因中国社会科学院知识产权中心与中南财经政法大学知识产权研究中心在武汉召开学术年会外，其他的年度研讨会均在中国知识产权培训中心所在地举办。其中，2007 年年会主题为“专利法、商标法修订中的相关问题”；2008 年年会主题为“实施国家知识产权战略”；2009 年年会主题为“经济全球化背景下的知识产权保护”；2010 年年会主题为“著作权法修订中的相关问题”；2011 年年会主题为“中国知识产权法律修订与完善”；自 2012 年开始，中国社会科学院知识产权中心将此年度性学术会议命名为“知识产权上地论坛”，当年主题为“知识产权实施相关问题”；2013 年主题为“中国知识产权法律修订相关问题”；2014 年主题为“知识产权司法保护相关问题研究”；2015 年主题为“信息、网络与知识产权相关问题”。值得欣慰的是，秉承郑成思教授凡召开学术会议应当尽量甄选有质量的研究讨论成果见诸于文的遗训，也得益于中国知识产权培训中心的大力支持，迄今为止中国社会科学院知识产权中心、中国知识产权培训中心已经出版了系列文丛。在 2016 年的论文集即将付梓之际，谨向历年来积极参与“上地论坛”为知识产权学术研究作出智力贡献的理论和实务界人士致谢，向一直以来全力支持社科院知识产权中心学



术活动的中国知识产权培训中心致谢。

2016年的“知识产权上地论坛”论文集除了选编的研讨会论文和会议综述，还收入了2016年9月9日纪念郑成思教授逝世十周年座谈会的纪要。最初我们是想在9日晚上趁外地参会者已经入住、第二天的研讨会之前召开一个小范围的追思会，但没想到通知发出去之后得到各方积极回应，尤其是原先在国家知识产权局、国家版权局、国家工商行政管理总局、最高人民法院和各地法院曾与郑成思教授共事的知识产权界领导，以及许多学界、实务界的同仁，都表示要专程来参加。我们临时决定改为在9月9日下午开始召开座谈会。后来发现，半天的时间也实在太短，难以让与会者都能够表达对郑成思教授的追忆之情，更难以发表对国家知识产权战略实施和中国知识产权制度现状与未来的洞见。好在，我们留下了座谈会的纪要，并征得发言者同意发表，以此作为缅怀先师、继往开来的最好纪念。再次感谢所有与会者，大家百忙之中的参会不仅是对郑成思教授个人的真情缅怀，更是对知识产权共同事业的衷心热爱。

事实上，为纪念郑成思教授逝世十周年，郑老师的家人弟子在2015年教师节之后即已经开始商定，将老师的著作文章重新整理归类汇集出版。此想法得到知识产权出版社的全力支持，随即成立了《郑成思知识产权文集》编委会。感谢师母的鼓励和张斌先生的协调，也感谢所有同门、师友的参与和帮助，还有知识产权出版社实力干将的出色工作。经过一年的多方共同努力，在2016年9月10日“知识产权上地论坛”召开之际，《郑成思知识产权文集》的编辑工作基本完成，黄晖博士代表编委会在文集的新书预告会上介绍了相关情况。为全面展现《郑成思知识产权文集》这一中国知识产权界学术丰碑的内容体例、分享责编小组在资料搜集整理和汇编中的心得体会，本论文集也收录了李明德教授撰写的总序言和各分卷主编人员撰写的导读。

斯人已逝，风范长存。相信我们打开这本论文集，神思会跟



随着大家的述说，穿越十年见到那位博学睿智、清瘦矍铄、一贯谦和地微笑着、总是穿着灰色旧夹克的“中国知识产权第一人”，再一次为郑成思教授所代表的那一种中国典型知识分子的精神魅力所打动。继往开来，砥砺前行。十年来国家知识产权战略纲要从制定、颁布到实施，郑成思教授一生所致力中国知识产权事业取得了举世瞩目的成就。当前，全球科学技术发展迅猛，国际形势变化多样，国内社会转型带来诸多新问题，知识产权研究和实务界面对的问题更加复杂，这需要全体同仁立足国情、放眼世界，为完善我国的知识产权制度、服务创新型国家建设作出力所能及的贡献。期待爱国笃志、勤学慎思、求实创新、谦和正直的“郑成思精神”能成为支撑鼓励我们知识产权界前行的力量。

管育鹰

2017年8月

目 录

【纪念郑成思教授专题】

座谈会、研讨会开幕式综述

纪念郑成思教授逝世十周年座谈会发言实录 (3)

纪念郑成思教授逝世十周年暨“国家知识产权战略实施：

回顾与展望”研讨会综述 (44)

《郑成思知识产权文集》序

《郑成思知识产权文集》序 李明德 (52)

《郑成思知识产权文集》各分卷导读

《郑成思知识产权文集·基本理论卷》导读 朱谢群 (58)

《郑成思知识产权文集·版权及邻接权卷》导读 刘家瑞 (66)

——斫取青光写楚辞 扬雄秋室无俗声

《郑成思知识产权文集·专利和技术转让卷》

导读 张晓都 (70)

《郑成思知识产权文集·商标和反不正当竞争卷》

导读 黄 晖 (75)

——用志不分 乃凝于神

《郑成思知识产权文集·国际公约和外国法》

导读 刘丽娟 (83)

《郑成思知识产权文集·治学卷》导读 管育鹰 (88)

——有自信 不自满



【研讨会论文】

- 民法总则应当如何界定知识产权 宋红松 (95)
- 知识产权正当性的再讨论：实证说和信念说的
冲突 张金平 (110)
- 对国家知识产权战略的启示
- 研究制定知识产权司法保护战略 管荣齐 (124)
- 京津冀知识产权案件跨区域管辖与审理制度
研究 原晓爽 (137)
- 知识产权研究之困 刘 华 (163)
- 作者对法学期刊编者的恳谈
- 中日反不正当竞争法比较研究 李明德 (173)
- 商标注册、使用与诚信的关系及价值判断 黄 晖 (205)
- 论商标注册能否作为仿冒诉讼的抗辩理由 李 艳 (226)
- 商标授权确权中判断显著性的时间基准 姚洪军 (244)
- 商标“反向混淆”侵权认定问题研究 尹锋林 (261)
- 专利无效抗辩问题研究 管育鹰 (278)
- 审理侵权案件的法院相对审查专利权有效性的现实性
与可能性 张晓都 (303)
- 医疗方法的专利保护 张 鹏 (320)
- “方法界定产品”专利的侵权认定及权利人保护 ... 闫文军 (344)
- 专利侵权损害赔偿若干问题探讨 章剑超 (357)
- 集成电路布图设计登记的条件、要求和效能 李顺德 (389)
- 集成电路布图设计专有权撤销程序研究：规定、困境
与出路 宋建宝 (410)
- 论《种子法》对我国植物新品种保护的影响及应对
措施 李菊丹 (422)
- 创新驱动发展战略下如何加强植物新品种保护 陈 红 (444)

A decorative rectangular border with a repeating floral or leaf-like pattern, enclosing the central text.

纪念郑成思教授专题

纪念郑成思教授逝世十周年座谈会发言实录

中国社会科学院知识产权中心、中国知识产权培训中心主办的“纪念郑成思教授逝世十周年”座谈会于2016年9月9日在北京举行。郑成思先生是当代中国知识产权学术研究的开创者，他以自己的学术研究和教学活动，培育了几代知识产权学人，影响了几代知识产权实务工作者。2006年9月10日，郑成思先生不幸因病逝世，时年62岁。他的去世给后人留下了无尽的悲伤和遗憾。在郑成思先生逝世十周年之际，他生前的相识故旧及家人弟子70余人汇聚北京，共同追忆和缅怀先生的学术人生。为此，中国社会科学院知识产权中心特整理记录了座谈会发言，希望更好地保存和传播这份珍贵的资料，让郑成思先生的学问与人生得以薪火相传。

李明德(中国社科院知识产权中心主任):

今天是我们中国的教师节。郑成思教授在他的一生当中，推动了中国的知识产权学术研究，所以说他首先是一个学者，他用他的学术研究影响了我们一代又一代的知识产权工作者。郑成思教授也是知识产权学术的实践者，他参与了国家的知识产权立法、知识产权行政方面的工作，也参与了司法方面的工作，甚至参与了一些企业的实务工



作，用他的学术，推动了制度的建设。

当然郑成思教授还是一位教师，他培养了许多学生，有一些学生或者说间接的学生们，现在已经在很多的工作岗位上发挥着重要的作用。他已经走了十年，当我们决定，在今天下午召开这样一个座谈会，我们发出通知，他的原来的朋友、他的同事，当然也有现在的领导，都纷纷表示来参加这样一个座谈会。

那么今天来参加这个座谈会的，有国家版权局副局长沈仁干先生，国家知识产权局原局长田力普先生，国家知识产权局原副局长、现任中国科协副主席的张勤先生，最高人民法院研究室原主任、现任中纪委案件审理室主任的罗东川先生，以及国家知识产权局原局长高卢麟先生。当然还有其他各个方面的代表，限于时间关系，就不一一介绍了。对各位来参加这样一个座谈会，我们表示热烈欢迎。此次座谈会我们有这样一份资料，各位也已经拿到手中了。因为是座谈会，我们虽然写了发言名单，还是希望各位自由发言，不限于这份名单。作为会议组织者，我想说的就是这些。下面我们进入座谈时间，看哪位领导或者嘉宾想先发言。

张 勤(中国科协党组原副书记、副主席、书记处书记、国家知识产权局原副局长)：

今天很高兴受邀参加郑先生逝世十周年座谈会。为什么我第一个发言呢？因为李明德老师讲了很多郑先生的功绩，但似乎遗漏了郑先生很重要的一个贡献，就是对制定国家知识产权战略所起的非常重要的作用，我想予以补充。当时我在国家知识产权局工作，负责制定国家知识产权战略。战略制定的早期，我主要咨询的专家就是郑先生。

记得我跟他第一次见面是我刚到（国家）知识产权局工作不久，我深切体会到他对新人寄予的厚望。接下来，



应该是 2004 年，我们开始启动制定国家知识产权战略，2005 年 1 月国务院正式批准开展战略制定。郑先生在制定国家知识产权战略过程中所发挥的作用与我们在座的很多人都有关系。比如当时我们考虑，除了（国家）知识产权局要拿出自己的纲要征求意见稿外，还要广泛搜集其他专家对国家知识产权战略的想法。当时我和郑成思先生商定，请大约十位有代表性的专家，每人领衔写一份自己认为理想的国家知识产权战略纲要。我记得这其中包括吴汉东老师、陈美章老师、王兵老师等。郑先生还特别推荐罗东川作为年轻专家的代表撰稿。我自己也写了一份纲要草稿，请大家提意见，首先是请郑先生提意见，并得到了郑先生的充分肯定。这件事我在纪念郑先生逝世的文章中也有提到。另外就是我们一起商量确定制定国家知识产权战略的主要内容，包括课题设置、名称、参与单位和专家人选及参与方式等。除纲要外，我们设计了 20 多个课题及其领衔单位，最后国务院领导小组浓缩批准为 20 个课题。这就是除纲要外的另一个战略制定的成果，即 20 个专题研究报告。

2008 年，《国家知识产权战略纲要》颁布，到现在已经过去 8 年了。我一直非常遗憾郑先生去世太早，未能更多地帮助我做好制定国家知识产权战略的工作，我也过早地失去了郑先生的强大支撑，倍感工作困难。但在 2004 年到 2006 年期间，郑先生发挥了很少人知道的非常重要的作用。

刚才在走廊上，我还在和单晓光（注：同济大学法学院院长）说道，郑先生很赞成利用制定国家知识产权战略的机会，从根上弄清知识产权的本质和在经济社会中应该扮演的角色，包括国家知识产权战略应该遵循什么基本原则等，认为这些是制定国家知识产权战略应该研究的重要问题。其实在制定国家知识产权战略的过程中，对是否研究这些问题存在很大的争议，很多人不赞成在战略制定过



程中弄清这些问题，认为是无谓的学术争论。事实上，我国对知识产权的认识多数是来自西方，其解释很多是基于西方发达国家的需要，与我国的国情和应有之义有相当大的出入。对知识产权本质的思考已经反映在我写的《知识产权基本原理》一书中，其中的观点当时存在很大的争议，现在也有很多不同的意见。但郑先生是很支持的，并说我的观点与他的学生朱谢群的很相似，还送了我一本他刚收到的朱谢群写的书。相关内容今天就不在这里展开了。

我感到非常欣慰的是，我对制定国家知识产权战略的很多想法得到了郑成思先生的肯定，使我有勇往直前的勇气。我2003年到国家知识产权局任职。6月份到任，7月份就参加了国家中长期科技发展规划纲要的制定，任第十八课题组副组长。这个课题组的任务是研究科技法规、政策和体制。我承担了科技发展中的知识产权战略问题研究，是与朱雪忠老师一起完成的。参与这个课题的研究为紧接着启动的制定国家知识产权战略作了重要的准备。实际上，2004年初我们就已经开始了对制定国家知识产权战略的研究，一直到2006年郑先生去世，这是制定国家知识产权战略的早期。郑先生对战略的制定有巨大的贡献，对我也有很大的帮助。

郑先生的为人令人敬佩。尽管很多人在学术上持有与郑先生不同的学术观点，但是在郑先生去世的追悼会上，很多人参加，既有他的观点的赞同者，也有反对者。大家都敬佩郑先生的人品、高风亮节和学术水平，非常感人，给我留下了深刻的印象。

郑先生对工作非常忘我。记得我最后一次去郑先生家和他讨论知识产权战略问题时，郑先生已经身患癌症，他夫人跟我说他的身体很差，不宜久谈。但他毫不在乎，带病跟我讨论了大约一个半小时。他去世前还以普通一员的



身份投稿我们组织的国家知识产权战略征文。在评选优秀论文过程中，我们从文章的水平 and 文风很容易就辨认出了这是郑先生的作品。

我把这些亲身经历过的郑先生的事迹分享给大家，以此纪念这位知识产权界的学术泰斗和前辈。我就简单讲这些，作一个抛砖引玉的发言。

田力普(国家知识产权局原局长)：

首先感谢明德主任，邀请我参加这次座谈会。这个信息传过来，我就特地从外地赶过来，专程来参加这次会议。我和张勤同志的想法一样，也是借此机会来表达我的思念。郑教授确实国家知识产权事业方面有诸多建树，是一个领军人物。

我在这里就和大家分享一件事情，也是2006年发生的，2006年在我国知识产权发展史上应该说是一个很重要的年份，大家都知道当年5月26号，中央政治局集体学习知识产权法律和制度建设。我还记得在2006年刚过元旦，得到通知，中央政治局要组织一次集体学习，议题就是知识产权，当时我领到这个任务马上就回局里开会。关于学习会上的讲解人选，我们首先想到的就是郑先生，还有吴汉东校长。两位推荐人选报上去后，没有任何不同意见，马上就认可了。当时我还不知道郑先生身体已经很不好，不知道他已经患病。当时这是国知局面临的一个重大任务，也是一个重大机遇。刚才已经介绍过，2004年局党组开始酝酿制定国家知识产权战略，2005年国务院正式启动了制定工作。但是当时还是有很多阻力的，不同意见也很多，要协调很多部门，确实对当时来说基本是难度极大的任务。所以我们认为中央政治局这次集体学习，专题研究知识产权，这对于国家整个的知识产权事业，包括国家知识产权战略纲要的制定，会是一个极大的推动和促进。所以我还



记得当时我们请郑先生来，他非常高兴接受这个任务，不顾身体虚弱，患病在身。因为时间比较紧，春节后的第一次学习会上就要开讲，大家都非常投入，多次开会，讨论文章怎么写，怎么讲，稿子怎么组织，基本没有休息时间，白天黑夜加班。稿子出来以后，我们才知道这才走了第一步，后来还有很长的程序。特别是在稿子的修改过程中郑先生的高风亮节就体现出来了。我们都了解郑先生，学术的独立性是非常强的，有自己的观点，理论研究是自成一家的。所以，一些修改稿子的要求对于郑先生来说，是一个非常大的挑战。当时我也很为难，但是当时，虽然他的讲稿几乎需要推倒重来，但是为了国家知识产权事业大局，为了知识产权战略的推进，为了整个国家未来的创新、发展，从知识产权角度，给国家最高层领导介绍，不光是学术角度，方方面面的，包括教育、法律、执法等等，最后经过对稿子的反复地磨，反复地改，终于圆满地完成了。而且当时在讲解的现场，确实在场的所有人都非常认真，我还记得当时总书记还在郑先生讲解时插话询问相关问题。

所以我们觉得郑先生真的是很让人敬重的，不仅学术水平高，而且政治素养强，能够从国家的大局出发，把自己的学术研究、理论建树，通过适当的方式在中央最高层把它表达出来，改变自己作为学者的一些想法、习惯，他把这件事情做得非常出色，我非常感动。郑先生奉献的多，索取的少。我就是特别为他的身体着急，他什么都不吃，不吃肉，不吃海鲜，我们一起去外地开会的时候，主办方都很为难。2006年确实是他身体最差的时候，当然后来听到他去世的噩耗，大家都非常惋惜。他为了国家知识产权事业的发展，呕心沥血，奉献了自己生命的全部。我就回忆这些片段来纪念郑先生逝世十周年。