



诉讼指引与实务解答丛书

04

著作权、 商标纠纷

诉讼指引 与实务解答

SUSONG ZHIYIN YU SHIWU JIEDA

主 编 / 樊长春

- 作品的著作权与作品载体的所有权应予区分
- 信息网络传播权的内涵应当如何界定
- 委托作品的著作权归属及权利行使
- 著作权人重复授权应当如何处理
- 网络服务提供商对反复侵权行为负有更高的注意义务
- 注册商标重复转让时的商标权归属确定
- 未注册驰名商标的认定与保护
- 团购网站销售侵权商品是否与商品提供者构成共同侵权



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



诉讼指引与实务解答丛书

04

著作权、 商标纠纷

诉讼指引 与实务解答

SUSONG ZHIYIN YU SHIWU JIEDA

主 编 / 樊长春



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

图书在版编目(CIP)数据

著作权、商标纠纷诉讼指引与实务解答 / 樊长春主
编. —北京:法律出版社,2017
ISBN 978-7-5197-0804-7

I. ①著… II. ①樊… III. ①著作权—民事诉讼—中
国—问题解答②商标法—民事诉讼—中国—问题解答
IV. ①D923.415②D923.435

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 083177 号

著作权、商标纠纷诉讼指引与实务解答
ZHUZUOQUAN、SHANGBIAO JIUFEN
SUSONG ZHIYIN YU SHIWU JIEDA

樊长春 主编

策划编辑 蒋 橙
责任编辑 蒋 橙
装帧设计 汪奇峰

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 三河市龙大印装有限公司
责任校对 王沁陶
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 法律应用·大众读物出版第二分社
开本 720 毫米×960 毫米 1/16
印张 22.5
字数 450 千
版本 2017 年 6 月第 1 版
印次 2017 年 6 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)

网址/ www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/ info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/ jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792

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、子公司销售电话:

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85330678

重庆分公司/023-67453036

上海分公司/021-62071639/1636

深圳分公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5197-0804-7

定价:59.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

前言

著作权、商标权都是非常重要的知识产权,知识产权是指人们就其智力劳动成果所依法享有的专有权利。近年来,随着社会经济、科技的不断发展,社会公众权利保护意识的不断加强,人民法院受理的著作权、商标权纠纷数量也逐年上涨。以上海市黄浦区人民法院为例,该法院位于上海市核心区域,为上海市最早审理知识产权纠纷的两家基层法院之一,近年来审理了包括胡进庆诉上海美术电影制片厂葫芦娃著作权纠纷案、恒源祥(集团)有限公司诉彪马(上海)商贸有限公司商标侵权纠纷案等一批在上海乃至全国有较大影响的案件,2016年该院审理的著作权、商标权案件数量比2015年审理案件数量增长了约300件。为便于当事人进行诉讼活动,同时满足公众的普法需求,上海市黄浦区人民法院结合二十年知识产权审理经验和智慧,根据相关法律法规,梳理了商标权、著作权诉讼的流程、步骤、程序,选取实务中遇到的常见疑难法律问题,组织本院资深法官编写了《著作权、商标纠纷诉讼指引与实务解答》一书。

本书分为诉讼指引、实务解答、附录三编。上编诉讼指引站在诉讼当事人的角度,对商标权、著作权诉讼的整个流程予以介绍,并阐明诉讼中的注意事项,附上了常用诉讼文书格式,便于当事人使用,该部分由韩敏负责编写。中编实务解答,分为著作权和商标权两部分,从诉讼实务出发,选取实务中常见的法律问题,以问答形式进行阐述,并结合具有指导意义的经典案例进行评析,该部分由凌宗亮、孙巾淋、陈亚男共同编写。下编为附录法律法规部分。受时间和水平所限,本书的编写难免有疏漏和不足,敬请广大读者批评指正。

编者
2017年4月

主要法律法规缩略语

1.《中华人民共和国民法通则》	简称《民法通则》
2.《中华人民共和国著作权法》	简称《著作权法》
3.《中华人民共和国著作权法实施条例》	简称《著作权法实施条例》
4.《中华人民共和国侵权责任法》	简称《侵权责任法》
5.《中华人民共和国民事诉讼法》	简称《民事诉讼法》
6.《中华人民共和国刑法》	简称《刑法》
7.《中华人民共和国商标法》	简称《商标法》
8.《中华人民共和国仲裁法》	简称《仲裁法》
9.《中华人民共和国反不正当竞争法》	简称《反不正当竞争法》
10.《中华人民共和国商标法实施条例》	简称《商标法实施条例》
11.《最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》	简称《著作权司法解释》
12.《最高人民法院关于审理涉及计算机网络著作权纠纷案件适用法律若干问题的解释》	简称《网络著作权司法解释》
13.《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》	简称《证据规定》
14.《最高人民法院关于适用〈诉讼费用交纳办法〉的通知》	简称《适用诉讼费用交纳办法的通知》
15.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》	简称《民事诉讼法解释》
16.《最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)》	简称《执行规定》
17.《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉执行程序若干问题的解释》	简称《执行程序解释》

续表

18.《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释》	简称《行政诉讼法解释》
19.《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民事诉讼法通则〉若干问题的解释(试行)》	简称《民通意见》
20.《最高人民法院关于审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》	简称《关于审理商标案件适用法律若干问题的解释》
21.《最高人民法院关于审理注册商标、企业名称与在先权利冲突的民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》	简称《关于注册商标、企业名称与在先权利冲突的若干规定》
22.《最高人民法院关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》	简称《关于驰名商标若干解释》
23.《最高人民法院关于审理商标案件有关管辖和法律适用范围问题的解释》	简称《关于商标案件管辖和法律适用范围的解释》
24.《最高人民法院关于涉及驰名商标认定的民事纠纷案件管辖问题的通知》	简称《关于涉驰名商标认定案件的管辖问题的通知》
25.《最高人民法院关于诉前停止侵犯注册商标专用权行为和保全证据适用法律若干问题的解释》	简称《诉前停止侵犯注册商标专用权行为和保全证据适用法律若干问题的解释》
26.《最高人民法院关于审理涉及计算机网络域名民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》	简称《关于网络域名纠纷案件的解释》
27.《最高人民法院关于审理不正当竞争民事案件适用法律若干问题的解释》	简称《关于不正当竞争案件的若干解释》
28.《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体适用法律若干问题的解释》	简称《两高知识产权刑事解释》
29.《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体适用法律若干问题的解释(二)》	简称《两高知识产权刑事解释(二)》
30.《最高人民法院关于审理涉及计算机网络著作权纠纷案件适用法律若干问题的解释》	简称《网络著作权司法解释》
31.《最高人民法院、最高人民检察院、公安部关于办理侵犯知识产权刑事案件适用法律若干问题的解释》	简称《知识产权刑事案件若干意见》

目
录

上编 诉讼指引

第一章 著作权、商标纠纷概述 / 003

第一节 著作权 / 003

一、著作权 / 003

二、作品 / 003

三、著作权的取得 / 004

四、著作权的保护期限 / 004

五、著作权纠纷的类型 / 004

第二节 商标权 / 004

一、商标 / 004

二、商标的分类 / 005

三、商标权及保护期限 / 006

四、商标纠纷的类型 / 006

第三节 权利人解决纠纷的途径 / 006

第四节 著作权、商标纠纷诉讼前的准备 / 008

第五节 著作权、商标纠纷诉讼流程 / 009

一、一审基本流程 / 009

- 二、二审基本流程 / 010
- 三、再审基本流程 / 011

第二章 著作权、商标纠纷诉讼程序 / 015

第一节 著作权、商标纠纷诉讼的提起 / 015

- 一、起诉的条件 / 015
- 二、有权提起著作权纠纷诉讼的原告 / 015
- 三、有权提起商标纠纷诉讼的原告 / 016
- 四、如何确定被告 / 017
- 五、起诉需要提交的材料 / 017
- 六、诉状的写法 / 017
- 七、侵犯著作权案件被告承担的责任 / 019
- 八、侵犯商标权案件被告承担的责任 / 019

第二节 著作权、商标纠纷的受理和管辖 / 020

- 一、受理 / 020
- 二、管辖 / 024

第三节 如何委托诉讼代理人 / 027

- 一、委托诉讼代理人 / 027
- 二、在国外的当事人办理委托手续 / 028

第四节 其他程序 / 028

- 一、申请证据保全 / 030
- 二、申请行为保全 / 031
- 三、申请技术鉴定 / 031
- 四、申请专家出庭 / 032

第五节 审理 / 033

- 一、当事人的权利和义务 / 033
- 二、答辩状的写法 / 033
- 三、反诉 / 035
- 四、第三人及其权利 / 035
- 五、撤诉 / 036
- 六、申请回避 / 037
- 七、举证责任 / 038

八、开庭要做的准备 / 045
九、开庭审理 / 046
十、诉讼中止 / 047
第六节 上诉 / 048
一、裁判的生效 / 048
二、递交上诉状 / 048
三、和解协议的效力 / 050
四、调解协议和调解书的效力 / 050
第七节 执行 / 051
一、申请执行提交的材料 / 051
二、申请执行的时间 / 052
三、可以申请执行的生效法律文书 / 052
四、申请执行书的写法 / 053
五、申请执行费 / 054
第八节 诉讼时效及审限 / 055
一、诉讼时效 / 055
二、审限 / 055
三、诉讼中的期间 / 056
四、诉讼中的期间计算 / 057

中编 实务解答

上篇 著作权纠纷

第一章 著作权的客体 / 061

1. 篇幅较短的广告语不属于著作权法保护的作品 / 061
2. 作品的著作权与作品载体的所有权应予区分 / 063
3. 奥运会开幕式可以作为汇编作品受到保护 / 066
4. 未经原作品著作权人许可创作的演绎作品、汇编作品仍受著作权法保护 / 068
5. 建筑作品的独创性及保护范围 / 070
6. 导航电子地图可以作为著作权法中的地图作品进行保护 / 072

第二章 著作权的内容 / 075

- 7. 著作人身权的内容 / 075
- 8. 著作权法意义上的复制 / 077
- 9. 信息网络传播权的内涵应当如何界定 / 079
- 10. 图书出版者享有的专有出版权应当予以保护 / 082
- 11. 计算机软件著作权的保护范围 / 085
- 12. 美术作品原件所有人享有展览权 / 087

第三章 著作权的归属 / 090

- 13. 传统动画影片角色形象著作权权属的判断 / 090
- 14. 委托作品的著作权归属及权利行使 / 092
- 15. 职务作品的著作权归属及权利行使 / 094

第四章 著作权的许可、转让 / 098

- 16. 著作权可以通过合同形式予以许可或转让 / 098
- 17. 著作权人重复授权应当如何处理 / 100
- 18. 使用他人作品制作录音录像制品应当取得著作权人许可 / 102
- 19. 网站经营者买断网络作家未来创作作品合同应为有效 / 104
- 20. 对他人已经发表的作品也不得任意转载、摘编 / 107
- 21. 著作权归多人共有的出版社应取得所有著作权人的同意 / 108

第五章 著作权法定许可与合理使用 / 111

- 22. 作品法定许可使用人可以不经著作权人许可但应当支付报酬 / 111
- 23. 高考试卷中使用他人作品构成合理使用 / 113
- 24. 时事新闻、时事性文章的区分及合理使用的范畴 / 115

第六章 著作权侵权及法律责任 / 118

25. 拍卖假冒他人署名的美术作品侵犯了著作权人的署名权 / 118
26. 销售侵权产品是否应当承担侵权责任 / 120
27. 市场管理公司对市场内发生的著作权侵权未尽到合理注意义务时构成帮助侵权 / 121
28. 计算机软件最终用户的侵权责任的认定 / 123
29. 破解软件序列号构成对著作权人技术措施的侵权责任 / 125
30. 有证据证明损失超过法定赔偿最高限额的可以在最高额以上确定赔偿 / 127
31. 网络服务提供商对反复侵权行为负有更高的注意义务 / 128
32. 网络服务提供商应对其提供的系链接服务负举证责任 / 131

第七章 著作权刑事保护 / 133

33. 未经著作权人许可运营其网络游戏可以构成侵犯著作权罪 / 133
34. 深度定向链接其他网站影视资源可能构成侵犯著作权罪 / 135
35. 销售侵权复制品罪的司法认定 / 138
36. 网络环境下侵犯著作权罪的认定 / 140

下篇 商标权的保护

第一章 注册商标的保护条件 / 144

1. 通用名称等不具有显著性的标志在获得“第二含义”时亦能成为注册商标获得法律保护 / 144
2. 地名作为商标保护的条件 / 147

第二章 注册商标的转让与许可使用 / 151

3. 注册商标的转让与移转应当进行区分 / 151
4. 自己的商标可以许可他人使用 / 153
5. 未注册的商标可以用来开展特许经营 / 155
6. 注册商标重复转让时的商标权归属确定 / 157

第三章 注册商标专用权权利范围与限制 / 161

7. 商标许可合同解除后销售库存商品不构成商标侵权 / 161
8. 装修公司包工包料使用假冒商品不构成商标侵权 / 163
9. 回收带有他人商标的旧酒瓶灌装新酒后销售构成商标侵权 / 166
10. 为表明地理来源可正当使用已被注册为商标的地名 / 169
11. 为说明需要可正当使用已被注册为商标的商品通用名称 / 171
12. 超出说明或描述范围使用描述性商标构成商标侵权 / 174

第四章 商标使用与商标权保护 / 177

13. 商标侵权意义上的“商标使用”的含义 / 177
14. 未实际使用注册商标的法律保护范围应受到限制 / 179
15. 仅将他人商标用作关键词竞价排名不构成侵权 / 183
16. 权利人不应享有其未主动使用的商标俗称 / 185

第五章 驰名商标与未注册商标的法律保护 / 189

17. 涉及不相同、不类似商品的侵权诉讼,需要通过认定驰名商标进行跨类保护 / 189
18. 司法实践中认定驰名商标应当考虑的因素 / 191
19. 未注册驰名商标的认定与保护 / 193
20. 为创设驰名商标所签订合同的效力及风险负担 / 196
21. 申请商标注册不得以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标 / 199

第六章 商标侵权及民事责任承担 / 202

22. 在相同或类似商品上使用他人的注册商标或与他人注册商标近似的商标构成侵权 / 202
23. 注册商标超五年争议期未被撤销对民事诉讼的影响 / 204
24. 商标近似和类似商品的判断 / 207
25. 商品商标与服务商标的权利边界与侵权判断 / 212

26. 团购网站销售侵权商品可能与商品提供者构成共同侵权 / 216
27. 搜索引擎搜索出的网页涉嫌侵权时, 搜索引擎服务商未尽合理注意义务的应承担帮助侵权责任 / 218
28. 接受国外客户委托贴牌加工, 加工后的商品全部销往国外的, 贴牌加工方不侵犯国内商标权人的权利 / 221
29. 商标权人发出侵权警告却迟迟不起诉时, 被警告方可以提起确认不侵权诉讼 / 223
30. 商标侵权诉讼中消除影响与赔礼道歉民事责任的区分与适用 / 225
31. 侵权产品销售商应在销售范围内与生产商承担部分连带责任 / 227

第七章 商标权与其他权利冲突的处理 / 231

32. 使用经合法登记的企业名称亦有可能侵犯注册商标专用权 / 231
33. 注册商标之间权利冲突的处理 / 235
34. 注册商标与著作权权利冲突的处理 / 238
35. 注册商标与域名之间权利冲突的处理 / 240
36. 注册商标与在先企业名称之间权利冲突的处理 / 243

第八章 注册商标的刑事保护 / 250

37. 销售假冒注册商标的商品罪中“同一种商品”的认定 / 250
38. 销售假冒注册商标商品罪的司法认定 / 253
39. 平面商标立体化使用不受假冒注册商标罪规制 / 255
40. 非法制造、销售非法制造的注册商标标识罪的司法认定 / 258

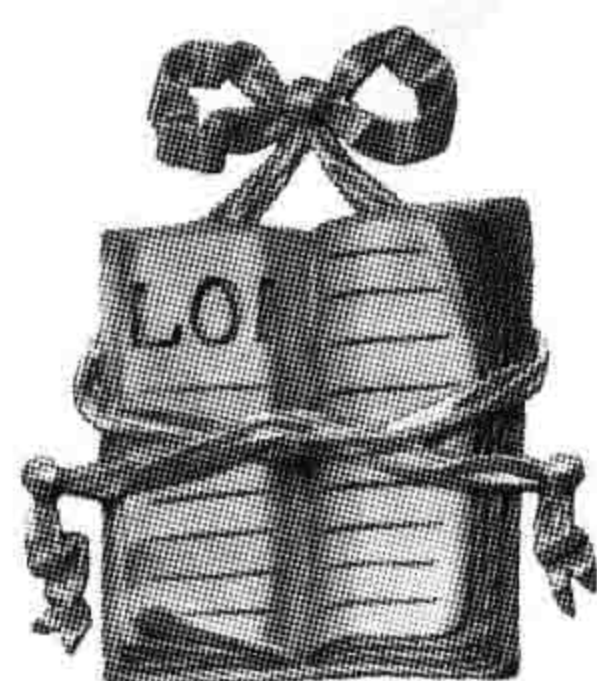
下编 附录

1. 中华人民共和国民法通则(节录)(2009年8月27日) / 263
2. 中华人民共和国民事诉讼法(节录)(2012年8月31日) / 264
3. 中华人民共和国著作权法(2010年2月26日) / 276
4. 中华人民共和国侵权责任法(节录)(2010年7月1日) / 286
5. 中华人民共和国著作权法实施条例(2013年1月30日) / 287

6. 中华人民共和国商标法(2013年8月30日) / 290
7. 中华人民共和国商标法实施条例(2014年5月1日) / 301
8. 最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释(2002年10月15日) / 314
9. 最高人民法院关于审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释(2002年10月16日) / 317
10. 最高人民法院关于审理注册商标、企业名称与在先权利冲突的民事纠纷案件若干问题的规定(2008年3月1日) / 321
11. 最高人民法院关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件应用法律若干问题的解释(2009年5月1日) / 321
12. 最高人民法院关于审理商标案件有关管辖和法律适用范围问题的解释(2002年1月21日) / 323
13. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释(2004年12月22日) / 325
14. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释(二)(2007年4月5日) / 328
15. 最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定(节录)(2001年12月6日) / 329
16. 信息网络传播权保护条例(2013年1月30日) / 336
17. 计算机软件保护条例(2013年1月30日) / 341

上 编

诉讼指引



第一章 著作权、商标纠纷概述

第一节 著作权

一、著作权

狭义的著作权也叫版权,根据我国《著作权法》的规定,著作权的保护对象是作品,即文学、艺术和科学领域内具有独创性并能以某种有形形式复制的智力成果。著作权是著作权人依法对作品所享有的独占权利,根据法律规定,权利人享有 17 项著作权。著作权是一项混合性权利,可划分为著作人身权和著作财产权,著作人身权指发表权、署名权、修改权、保护作品完整权四项权利,具有人身专属性,不能被继承或转让,著作财产权可以被继承、转让、授权。广义的著作权包括狭义的著作权和邻接权。邻接权就是与著作权相关的其他权利,如图书出版者对其出版图书的版式设计享有专有权,小品表演者对表演的作品也享有专有权,这些权利不属于著作权,但也同样不可侵犯。法律赋予出版者、表演者、音像制作者、广播电台、电视台对其版式设计、表演活动、音像制品等与著作权有关的权利,叫做邻接权。

二、作品

著作权法所称的作品要兼具独创性和可复制性。独创性是指作品经作者独立创作产生并具创造性,可复制性是指作品可以有形的形式复制发行,能够在社会流通。根据《著作权法》的规定,作品包括九种形式:(1)文字作品;(2)口述作品;(3)音乐、戏剧、曲艺、舞蹈、杂技艺术作品;(4)美术、建筑作品;(5)摄影作品;(6)电影作品和以类似摄制电影的方式创作的作品;(7)工程设计图、产品设计图、地图、示意图等图形作品和模型作品;(8)计算机软件;(9)法律、行政法规规定的其他作品。

值得注意的是,著作权法只保护作品的表达形式,不保护作品的思想、主题。比如,您可以到法院起诉别人抄袭了您的文字,但不能向法院起诉别人抄袭了您的构思或主题。为了便于信息自由传播、科学技术繁荣发展、社会进步,著作权法