知识产权法概论

丁乐超　李华文
唐广良　董炳和　著

山东友谊出版社
1994 年 · 济南

需要全本请访问 www.ertongbook.com

鲁新登字 12 号

知识产权法概论

丁乐超　李华文
唐广良　董炳和 著

*

山东友谊出版社出版发行

（地址 济南经九路胜利大街 39号　邮编 250001）

山东新华印刷厂临沂厂印刷

*

850×1168毫米 32开本 14.5印张 346千字

1994年 12月第 1版　1994年 12月第 1次印刷

印数 1—8,000

ISBN7—80551—661—8

D·5　　定价：13.80元

前　言

我国实行改革开放 15 年来，促进了国民经济的发展，增强了综合国力。在国际经济贸易、国际技术转让、引进先进的科学技术和对外科学技术文化交流中，知识产权法律保护制度越来越显得重要。尤其是正在兴起的全球性科学技术革命对知识产权的法律保护提出了新的课题。各国不仅需要健全和完善国内法律规范，保护发明创造者的智力成果，维护国家利益，而且还要与其他国家合作，建立有效的知识产权国际保护制度，以促进科学技术文化的交流与发展。我国知识产权法律保护制度起步较晚，为了适应改革开放的新形势，党和国家对建立知识产权法律保护制度十分重视。近几年立法机关加强了这方面的立法，先后颁布了商标法、专利法、著作权法和计算机软件保护条例等法律法规和其他规范性文件。我国还参加了国际上有关知识产权保护公约。这对促进我国知识产权法律保护制度的发展和加强国际科学技术文化交流与合作起到了重要作用。但是，目前系统地研究和介绍我国知识产权法的专著和教材并不多，远远跟不上改革开放形势发展和教学的需要，尚需要深入研究。为此，我们选择了这个课题,撰写了《知识产权法概论》这本书。

在本课题研究过程中，我们查阅了国内外大量的最新资料，阅读了中外法学界专家的最新研究成果，在获得大量信息的基

础上,我们运用历史的、现实的和辩证的观点,以马列主义、毛泽东思想为武器，全面地、客观地对当前国际知识产权法律保护制度，从宏观与微观上进行了比较研究，重点论述了我国知识产权法的发展过程、立法宗旨、基本原则、基本内容,肯定和弘扬了我国知识产权法的优越性，指出存在的不足，提出应当采取的对策和今后加强知识产权的立法方向和重点，填补了我国知识产权法研究方面的空白。本书既可作为全国政法院校法律专业开设知识产权法课的教材，又可作为各级政府机关培训经贸干部、涉外经济法律工作人员和律师工作者的教科书。

本书在撰写过程中，参阅并吸收了国内外诸多专家学者的卓有见地的研究成果，在此表示衷心地感谢！

本书撰稿具体分工是:丁乐超(前言、目录 第二章,专利法；第三章,商标法)、李华文(第四章,著作权法)、唐广良(第一章，知识产权法概述 第五章,计算机软件法律保护)、董炳和(第六章,集成电路法律保护 第七章,国际知识产权法律保护)。全书由丁乐超统一修改定稿。

由于我们的水平有限，书中难免有不当和疏漏之处，真诚地欢迎广大读者批评指正。

作　者

1994 年 5 月

目　　录

前　言 …… 1
第一章　　知识产权法概述 …… 1
一、什么是知识产权？…… 1
二、知识产权的范围 …… 6
1. 客体范围 …… 6
2. 权利范围 …… 9
3. 法律范围 …… 11
三、知识产权的外在法律特征 …… 12
1. 权利客体的“公开性”是知识产权的最重要的法律特征 …… 12
2. 保护标准的“国际性”是知识产权保护的重要特征 …… 13
3. 知识产权权利的法定“时间性”是此种权利区别于一般“物权’的重要法律特征 …… 15
4. 确定的有限“地域性”是传统知识产权的重要的外在法律特征 …… 16
5. 权利的“排他性”是知识产权领域独有的法律特征 …… 17
四、知识产权的意义与影响 …… 19
五、知识产权法发展史简介 …… 20
六、中国知识产权保护史简介 …… 23

需要全本请访问 www.ertongbook.com

第二章　专利法 …… 28
一、基本概念:专利及有关术语 …… 28
（一）专利的基本概念与特征 …… 28
1. 专利的定义 …… 28
2. 专利权的概念和特征 …… 29
3. 专利与其他智力成果的区别 …… 30
（二）专利法 …… 32
1. 专利法的概念与特征 …… 32
2. 专利法的渊源 …… 33
3. 专利法的作用 …… 35
二、专利与专利法的产生与发展 …… 37
（一）资本主义国家专利法的产生与发展 …… 37
（二）中国专利制度的产生与发展 …… 39
三、专利保护的主体 …… 41
（一）非职务发明人或设计人 …… 41
1. 非职务发明人或设计人的概念 …… 41
2. 共同发明人或设计人 …… 42
3. 发明人或设计人的权利继受人 …… 43
4. 非职务发明的专利申请人和专利权人 …… 43
（二）职务发明人或设计人 …… 44
1. 职务发明人或设计人的概念 …… 44
2. 职务发明创造的专利申请人和专利权人 …… 46
3. 职务发明人或设计人的权利 …… 47
（三）外国人 …… 49
1. 凡在中国有经常居所或营业所的外国人、外国企业或者外国其他组织，都可以向中国专利局申请专利 …… 49
2. 在中国没有经常居所或者营业所的外国人、外国企

业或者外国其他组织在中国申请专利的，依其所属国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约，或者依照互惠原则办理 …… 49
（四）最先申请人 …… 50
1. 先发明原则 …… 51
2. 先申请原则 …… 51
四、专利权保护的客体 …… 53
（一）发 明 …… 53
1. 发明的概念 …… 53
2. 发明应具备的条件 …… 53
3. 我国专利法规定专利保护的三种对象 …… 54
（二）实用新型 …… 55
1. 实用新型的概念与特征 …… 55
2. 我国专利法规定不授予实用新型专利权的范围 … 56
（三）外观设计 …… 57
1. 外观设计的概念 …… 57
2. 外观设计申请专利必须具备的条件 …… 57
（四）专利权不予保护的客体 …… 58
1. 科学发现 …… 58
2. 智力活动的规则和方法 …… 59
3. 疾病的诊断和治疗方法 …… … 59
4. 动物和植物品种 …… 59
5. 用原子核变换方法获得的物质 …… 60
五、授予专利权的实质条件 …… 60
（一）授予发明和实用新型专利权的条件 …… 61
1. 新颖性 …… 61
2. 创造性 …… 64
3. 实用性 …… 66

（二）授予外观设计专利权的条件 …… 67
1. 外观设计必须具备新颖性 …… 67
2. 外观设计新颖性的标准 …… 68
六、专利申请的提出与确立 …… 69
(一)专利申请前的准备工作 …… 69
1. 要熟知有关的法律法规 …… 69
2. 做好申请专利评估工作 …… 69
（二）专利申请的原则 …… 70
1. 书面原则 …… 70
2. 申请单一性原则 …… 71
3. 先申请原则 …… 72
4. 优先权原则 …… 73
（三）专利申请的文件 …… 74
1. 请求书 …… 75
2. 说明书 …… 75
3. 权利要求书 …… 76
4. 摘要 …… 76
（四）专利申请的提出、补正、修改、分案和撤回 …… 77
1. 专利申请的提出与受理 …… 77
2. 专利申请的补正 …… 80
3. 专利申请的修改 …… 81
4. 专利申请的分案 …… 82
5. 专利申请的撤回 …… 84
七、专利申请的审查与授权程序 …… 85
（一）专利申请审批制度 …… 85
1. 形式审查制度 …… 85
2. 实质审查制度 …… 86
3. 延迟审查制度 …… 86
4. 异议制度 …… 87

（二）专利申请的审查 …… 88
1. 发明专利申请的审查 …… 88
2. 实用新型与外观设计专利的审查 …… 91
（三）专利申请的复审 …… 92
（四）专利权的授予 …… 93
八、专利权人的权利与义务 …… 94
（一）专利权人的权利 …… 94
1. 实施其专利的权利 …… 95
2. 转让与许可他人实施其专利的权利 …… 96
3. 使用专利标记的权利 …… 97
4. 在专利文件上写明自己是发明人或设计人的权利 …… 97
5. 对侵权人提起诉讼的权利 …… 97
6. 放弃专利的权利 …… 98
（二）专利权人的义务 …… 98
1. 缴纳年费 …… 98
2. 实施取得专利权的发明创造 …… 99
3. 按计划推广应用专利技术的义务 …… 99
4. 对职务发明人或设计者给予奖励的义务 …… 99
（三）对专利权人权利的限制 …… 100
1. 非为生产经营目的的利用 …… 100
2. 专利权用尽以后的使用或销售 …… 101
3. 先用权的利用 …… 101
4. 第三人善意的使用或者销售 …… 102
5. 外国运输工具运行中的使用 …… 102
（四）专利权的期限与终止 …… 102
1. 专利权的期限 …… 102
2. 专利权的终止 …… 103
九、专利权的利用 …… 103

（一）专利权的转让 …… 103
1. 专利权转让的概念 …… 103
2. 专利权转让的原则 …… 105
3. 我国专利法对转让专利权的要求 …… 105
（二）强制许可 …… 106
1. 不实施的强制许可 …… 107
2. 从属专利的强制许可 …… 108
3. 按计划授权实施 …… 108
4. 专利的征用 …… 109
十、专利侵权与救济 …… 110
（一）专利权的保护范围 …… 110
1. 发明和实用新型专利权的保护范围 …… 110
2. 对于不同类型发明创造的保护范围 …… 110
3. 外观设计专利的保护范围 …… 111
（二）侵犯专利权的行为 …… 112
1. 必须有侵害行为 …… 112
2. 侵权行为必须是违法的 …… 113
3. 侵权人主观上要有过错 …… 113
4. 侵害行为与专利权人损害之间必须有因果关系 …… 114
（三）专利侵权的行政救济 …… 114
1. 行政处理机关及其管辖 …… 115
2. 行政救济手段 …… 115
（四）专利侵权的司法救济 …… 116
1. 司法救济机关与管辖 …… 116
2. 司法救济手段 …… 117
十一、专利许可证贸易 …… 121
（一）专利许可证贸易的概念和种类 …… 121

1. 专利许可证贸易的概念 …… 121
2. 专利许可证的种类 …… 122
3. 专有技术 …… 123
（二）专利许可证合同的主要内容 …… 124
1. 序 言 …… 124
2. 许可证的内容 …… 124
3. 使用费或叫价款 …… 124
4. 技术资料的交付 …… 125
5. 技术改进的归属条款 …… 126
6. 保密条款 …… 126
7. 违约条款 …… 126
8. 不可抗力条款 …… 126
9. 争议的解决条款 …… 127
10. 其他条款 …… 127
（三）专利许可合同双方当事人的权利义务 …… 128
1. 许可方的义务 …… 128
2. 被许可方的义务 …… 128
十二、专利代理 …… 129
（一）专利代理的概念、特征和作用 …… 129
1. 专利代理的概念与特征 …… 129
2. 专利代理的作用 …… 130
（二）专利代理机构和专利代理人 …… 131
1. 专利代理机构 …… 131
2. 专利代理人 …… 133
（三）专利代理的任务 …… 134
1. 提供专利事务方面的咨询 …… 134
2. 代写专利申请文件，办理专利申请，请求实质审查或者请求复审 …… 135
3. 代当事人提出请求撤销已授予的专利权 …… 135

需要全本请访问 www.ertongbook.com

4. 办理专利申请权、专利权的转让与许可的有关业务 …… 135
5. 接受聘请，担任专利顾问 …… 136
6. 办理其他有关事务 …… 136
第三章 商标法 …… 137
一、商标的基本概念 …… 137
（一）商标的概念与特征 …… 137
1 商标的概念 …… 137
2. 商标的基本特征 …… 138
3. 商标与其他相邻标记的联系与区别 …… 139
（二）商标法的概念及原则 …… 140
1. 商标法的概念 …… 140
2. 商标法的基本原则 …… 141
（三）商标及商标法的产生与发展 …… 142
1. 我国商标及商标法的产生与发展 …… 142
2. 外国商标及商标法的产生与发展 …… 144
二、商标的基本构成要求 …… 145
（一）商标必须具备法定构成要素 …… 146
（二）商标必须具备显著特征 …… 147
（三）商标不得与他人注册商标相混同 …… 148
（四）商标不得使用禁用标志 …… 149
三、商标的分类及其作用 …… 150
（一）商标的分类 …… 150
1. 根据商标的构成分类，可分为“文字商标”“图形商标”“记号商标”和“组合商标” …… 150
2. 根据商标的用途分类，主要分为营业商标、商品商标和等级商标 …… 151
3. 根据商标使用者分类，主要分为“制造商标”“销

售商标'和'集体商标"…… 152
4. 特殊性质的商标 …… 152
（二）商标的作用 …… 153
1. 商标是区别商品不同生产者和经营者的标记 … 153
2. 商标是区别不同生产者产品质量的标记，有利于促进工商企业提高商品质量 …… 153
3. 有利于消费者选购商品 …… 153
4. 有利于国家监督商品生产的质量，稳定经济秩序，促进商品经济的发展 …… 154
5. 有利于商品的外销，开拓国际市场 …… 154
四、世界上几种不同的商标保护制度 …… 155
(一)在国际上存在四种商标保护制度 …… 155
1. 靠使用获得商标专有权的制度 …… 155
2. 不注册使用与注册使用并行，两种途径均可获得专有权的制度 …… 156
3. 不注册使用与注册使用并行，但只有注册才能获得专有权的制度 …… 156
4. 注册后才允许使用的制度 …… 157
（二）国际公约要求保护的其他标记 …… 157
1. 服务商标 …… 157
2. 证明商标 …… 157
3. 商 号 …… 158
4. 产地标记 …… 159
5. 其他标记 …… 159
五、商标权 …… 160
(一)商标权的概念与特征 …… 160
1. 商标权的概念 …… 160
2. 商标权的法律特征 …… 160
（二）商标权的主体和客体 …… 161

1. 商标权的主体 …… 161
2. 商标权的客体 …… 162
（三）商标注册人的权利 …… 163
1. 使用权 …… 163
2. 禁止权 …… 163
3. 转让权 …… 163
4. 许可使用权 …… 164
（四）商标权的丧失 …… 164
1. 自动申请撤销 …… 164
2. 违法撤销 …… 164
3. 过期注销 …… 165
4. 无人继承 …… 165
5. 争议裁决撤销 …… 165
6. 国际注册期满或在原属国失效 …… 165
六、商标权的取得 …… 166
（一）国际上商标权取得的方式 …… 166
1. 原始取得 …… 166
2. 继受取得，又称为传来取得 …… 168
（二）我国商标权取得的原则 …… 168
1. 商标注册的概念 …… 168
2. 我国商标注册的原则有自愿注册与强制注册相结合的原则 …… 168
3. 申请使用在先原则 …… 170
4. 一件商标一件申请原则 …… 170
（三）商标注册的申请程序 …… 171
1. 商标注册的申请方法 …… 171
2. 核转制度 …… 171
3. 审查制度 …… 172
4. 公告制度 …… 173

5. 评审制度 …… 173
七、商标权的行使 …… 173
（一）自己行使商标权 …… 174
1. 商标首先是满足自己使用 …… 174
2. 及时续展、延长商标权的使用期限 …… 175
3. 商标能弥补和延长专利权的保护期 …… 176
（二）商标权的转让 …… 177
1. 商标权转让的概念 …… 177
2. 商标权转让的形式 …… 177
3. 商标权转让合同 …… 178
4. 商标权转让的程序 …… 179
5. 商标权转让时应注意的几个问题 …… 179
（三）商标权的使用许可 …… 180
1. 商标权使用许可的概念 …… 180
2. 商标权使用许可的形式 …… 181
3. 商标权使用许可合同 …… 182
八、商标的管理 …… 183
（一）商标使用的管理 …… 183
1. 商标管理机关及其职能 …… 183
2. 对使用注册商标的管理 …… 183
3. 对应该注册而不注册商标的管理 …… 184
4. 对使用未注册商标的管理 …… 185
5. 对印刷商标的管理 …… 186
6. 对使用商标的商品进行质量监督 …… 186
（二）涉外商标的管理 …… 187
1. 外国人在中国申请注册商标的规定 …… 187
2. 我国出口商品的商标注册与使用 …… 188
3. 外来商标的使用管理 …… 190
九、假冒商品与商标权 …… 190

（一）保护商标权的现实意义 …… 190
1. 目前商标侵权的形势与特征 …… 190
2. 打击假冒商品、进行商标侵权违法活动的重点 …… 192
（二）保护商标专用权的范围 …… 193
（三）商标侵权行为的表现形式 …… 194
1. 未经注册商标所有人许可，在同一种商品或者类似商品上使用与其注册商标相同或近似的商标 … 194
2. 伪造、擅自制造或者销售他人注册商标标识的行为 …… 195
3. 给他人注册商标专用权造成其他损害的行为 … 195
十、商标侵权与救济 …… 196
（一）商标侵权的构成要件 …… 196
1. 必须具有侵害商标权的客观事实 …… 196
2. 必须具有违反商标管理法规的行为 …… 196
3. 商标侵权的违法行为与造成损害事实之间必须具有因果关系 …… 197
4. 违反商标法行为人的主观必须有过错 …… 197
（二）商标侵权行为的救济 …… 198
1. 行政救济 …… 198
2. 司法救济 …… 199
（三）假冒商标罪 …… 200
1. 假冒商标罪的概念 …… 200
2. 假冒商标罪的构成条件 …… 201
3. 对假冒商标罪的处罚 …… 202
第四章 著作权法 …… 204
一、著作权法概念及其立法概况 …… 204
（一）著作权的概念及其特征 …… 204

1 著作权的概念 …… 204
2. 著作权的法律特征 …… 205
（二）著作权法的概念及其调整的法律关系 …… 206
1. 著作权法的概念 …… 206
2. 著作权法调整的法律关系 …… 207
（三）我国著作权立法的概况 …… 207
1. 解放前著作权立法简况 …… 207
2. 新中国成立后，著作权立法基本形成体系 …… 208
（四）我国著作权法的基本原则 …… 209
1. 保护作者正当权益原则 …… 209
2. 个人利益和社会利益相结合原则 …… 209
3. 作品自动产生著作权原则 …… 209
4. 国籍、地域、互惠原则 …… 210
（五）我国著作权法颁布的意义 …… 210
1. 有利于调动广大作者的积极性，繁荣我国的科学文化事业 …… 210
2. 有利于协调作者、传播者和公众的关系，鼓励优秀作品的广泛传播 …… 211
3. 有利于对外科技文化交流，促进改革开放事业的发展 …… 211
4. 有利于我国著作权工作的健康发展，开创著作权工作的新局面 …… 211
二、著作权的主体 …… 212
（一）著作权主体的概念 …… 212
（二）完整著作权主体 …… 212
1. 因创作作品而产生的著作权主体 …… 213
2. 因职务或委托关系而产生的著作权主体 …… 214
（三）非完整著作权主体 …… 216
1. 因继承而产生的著作权主体 …… 216

需要全本请访问 www.ertongbook.com