

知识产权问答丛书

企业知识产权 保护问答

张文德 编著

知识产权出版社

图书在版编目(CIP)数据

企业知识产权保护问答 / 张文德编著. 北京: 知识产权出版社, 2002.2

ISBN 7-80011-428-7

. 企... . 张... . 企业—知识产权—中国—
问答 . D923.405

中国版本图书馆CIP数据核字(2001)第088181号

本书的所有版权受到保护, 未经出版者书面许可, 任何人不得以任何方式和方法复制抄袭本书的任何部分, 违者皆须承担全部民事责任及刑事责任。

知识产权问答丛书

企业知识产权保护问答

张文德 编著

责任编辑: 李琳 李斯 责任校对: 韩秀天

装帧设计: 段维东 责任出版: 杨宝林

知识产权出版社出版、发行

(北京市海淀区蓟门桥西土城路6号 邮编: 100088)

<http://www.cnipr.com>

(010) 62026893 (010) 82086765转8252

知识产权出版社电子制印中心印刷

新华书店经销

2002年8月第1版 2002年8月第1次印刷

850mm × 1168mm 1/32 印张: 9 字数: 220千字

印数: 1 ~ 5000册

ISBN 7-80011-428 - 7/D · 066

定价: 20.00元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

内 容 提 要

本书以企业实际工作中所碰到的各类知识产权具体问题设问，从案例的特定情景出发，简洁、明了地解答我国企业在生产、经营及技术创新过程中遇到的各类知识产权保护方面（含著作权、专利权、商标权、商业秘密及反不正当竞争等）的实际问题，是作者多年从事专利、商标代理工作及办理知识产权相关案件的经验总结。

读者对象：企业界经营管理人员、技术人员及对有关问题感兴趣的其他社会公众。

序

2001年11月10日，随着多哈会议上的槌声，中国终于完成了“入世”的实际步骤，成为世界贸易组织（WTO）的一员。WTO的成员在享受WTO规则所提供的诸多权利的同时，也需要履行相应的义务，尊重与保护知识产权就是WTO的成员应当履行的重要义务之一。

众所周知，知识产权制度是“舶来品”，它产生于三四百年前的西方国家。知识产权制度在中国生根、开花、结果，则只是20世纪80年代以后的事情。十几年来，虽然我们不遗余力地进行了知识产权法的普及宣传，但由于经济发展水平以及传统的思想、文化、道德等多方面因素的掣肘，效果还不够理想，在某种程度上甚至还浮于表面。在保护知识产权方面，我们还任重道远。“入世”以后，为了使知识产权保护工作更加卓有成效，进一步提升、强化国民的知识产权保护意识，普及有关知识产权知识就显得十分迫切。

本套知识产权问答丛书就是为达到上述目的而设计的。本丛书的编写人员或者是多年从事知识产权教学研究的大学教师，或者是在知识产权管理部门从事专利、商标实际工作的专家，或者是在知识产权实务方面具有丰富经验的专利、商标代理人，他们长期工作在我国知识产权领域第一线，对知识产权的相关问题有着比较深刻、准确的认识，在指导读者学习、掌

握、运用知识产权知识等方面也有一些很好的方法，所以，本套丛书具有较强的实用性、普及性。我们期待着这套知识产权问答丛书能够在社会上引起较热烈的反响，帮助各界读者积极应对“入世”后所面临的一些复杂形势，对促进、发展我国的知识产权事业有所贡献。

北京大学知识产权学院教授

Handwritten signature in black ink, appearing to be '张谦' (Zhang Qian).

2001年12月20日

前 言

中国加入WTO之后，知识产权的作用更加重要。我自1985年从事知识产权的教学与科研工作至今，在这个领域已耕耘了17个春秋，办了两百余個案子，解答咨询了千余个与企业有关的知识产权方面的问题，接触了从仅有小学文化程度到科学院院士不同文化层次的发明人，他们提出的许多问题给予我很大的启迪，通过办案及解答问题我加深了对我国《专利法》《商标法》《著作权法》《计算机软件保护条例》《反不正当竞争法》《合同法》的理解，也为撰写本书奠定了一定的基础。

本书的撰写突出了实用性，为能达到通俗易懂，采用问答方式以案说法，所选的案例基本上是我亲临一线所接触的内容，同时吸取了有关专家的研究成果，对少量知识产权领域的典型案例进行了符合本书特点的加工处理。本书时代感强，便于广大读者阅读、理解及参考，它也可作为教学参考书，帮助广大企业技术人员、与管理人员、学生及普通公民了解专利、商标，著作权等知识产权知识的具体内容。

本书在撰写过程中，得到了福州大学教务处的领导，以及我的研究生于志敏和曹红艳、张初、张金镜、林载明、曹炳只等的大力支持，在此向他（她）们表示衷心感谢！本书在撰写过程中，曾经在福州大学15个班近1700人中试讲，广泛听

取了各方面的意见并做了修改。出于多方面的考虑，书中对所涉及的案例名称及人员均使用了化名，请有关人员给予谅解。为表述方便，本书在行文中所涉及的我国各项法律，一律采用了社会通行的简称，所引条文格式也未能逐一与原法条格式完全一致，请读者引用相关条文时以正式法律版本为准。还应特别说明的是，为与《专利法》中的称谓一致，本书在涉及原中国专利局及现国家知识产权局的地方一律统称为“国务院专利行政部门”，出于同样的理由，本书在涉及原国家工商行政管理局商标局及现国家工商行政管理总局商标局的地方一律统称为：“国务院工商行政管理部门商标局”，请读者阅读时要注意。由于时间仓促，书中难免有不妥或错误之处，敬请读者及同行批评指正。

张文德

2002年5月

目 录

第一章 专利

一、总 则

1. 厂长完成的发明创造是否属于职务发明创造?1
2. 什么样的情况下才能声称“我有一项专利”?2
3. 俩人分别就同样的发明申请专利, 专利权应该归谁所有?3
4. 受委托进行的研究所完成的发明创造由谁申请专利?4
5. 利用业余时间所完成的发明创造是否属于非职务发明创造?6
6. 调离工作后所完成的发明创造是否属于非职务发明创造?8
7. 专利号是否也是专利标记?9
8. 申请发明专利是否可以免去鉴定?10

二、授予专利权的条件

9. 结构简单的产品能否被授予专利权?10
10. 专利的“新颖性”是如何确定的?11
11. 国外已广泛使用的产品能否在国内申请专利?12
12. 产品在展览会上展出过是否丧失新颖性?13

- 13 . 专利的“创造性”是如何规定的？14
- 14 . 专利的“实用性”是如何规定的？16

三、专利的申请

- 15 . 申请专利是否要讲究策略？17
- 16 . 申请专利是系列申请还是单项申请？18
- 17 . 及时申请、提前申请和延迟申请几项策略是什么？20
- 18 . 申请专利的地域性有何要求？21
- 19 . 申请专利的申请文件主要有哪些？
应寄往何处？22
- 20 . 专利申请文件包括哪些内容？有何规定？23
- 21 . 专利申请号是如何组成的？24
- 22 . 申请日应如何确定？25
- 23 . 拟定发明或实用新型名称时应注意哪些问题？26
- 24 . 拟定外观设计名称时应注意哪些问题？27
- 25 . 如何撰写专利说明书？29
- 26 . 撰写专利说明书时如何实现对技术方案的充分公开？32
- 27 . 撰写专利说明书时如何处理充分公开与保留技术诀窍之间的关系？33
- 28 . 撰写权利要求书应遵循哪些基本要求？35
- 29 . 撰写权利要求书时如何写好“独立权利要求”和“从属权利要求”？36
- 30 . 可否在专利说明书摘要中只写其功能及广告用语？39
- 31 . 如何撰写外观设计简要说明？40
- 32 . 工厂组织科技人员完成的发明创造谁有权

提出专利申请？	41
33 . 可否同时申请发明专利和实用新型专利？	41
34 . 优先权是怎么回事？	43
35 . 如何向外国申请专利？	45
36 . 我国学者在国外完成的发明创造应如何 申请专利？	47
37 . 外国人能否在中国申请专利及如何申请？	47
38 . 棋牌方法能否申请专利？	48
39 . 针灸仪属于实用新型专利保护的 范围吗？	49
40 . 如何判断一项发明创造是否有必要 申请专利？	50
41 . 如何把握申请专利的时机？	51
42 . 申请专利前应做好哪些准备工作？	52
43 . 提出专利申请前需要检索的最低 文献量是多少？ ...	53
44 . 发明专利与实用新型专利有哪些 区别？	55
45 . 如何选择申请专利的类型？	56

四、专利申请的审查和批准

46 . 对外观设计的图片、照片、样品 有何要求？	57
47 . 能将两项发明创造作为一项发明 创造提出专利申请吗？	58
48 . 申请专利时漏交请求书应该 怎么办？	59
49 . 如何实现发明专利申请的单一 性？	60
50 . 分案申请必须具备哪些条件？	61
51 . 在申请外观设计专利时何种 情况进行分案申请？	62
52 . 微生物能否申请专利？如何 申请？	63
53 . 专利文献有哪些作用与特点？	65
54 . 专利文献检索工具书的种类有 哪些？	66

55 . 国务院专利行政部门出版的专利文献有哪几大类？	67
56 . 专利申请号和专利公报上的公开号、公告号在形式上有何区别？	68
57 . 国际专利分类表的结构如何？	69
58 . 检索专利文献应注意哪些主要问题？	70
59 . 钟表表面图案的新设计能否受专利保护？	71
60 . 什么是初步审查？	72
61 . 如何进行实质审查？	73
62 . 转让专利权必须经过公告吗？	74
63 . 怎样理解早期公开制？	75
64 . 可以撤回自己的专利申请吗？	76
65 . 撤回专利申请的手续应如何办理？	77
66 . 准予撤回的专利申请应满足什么条件？	78
67 . 专利申请被视为撤回的情况有几种？	79
68 . 申请人对专利申请文件进行修改的时机有哪些？	80
69 . 申请人修改专利申请文件时哪些内容不宜修改？	81
70 . 如何确定专利申请文件的修改方式？	84
71 . 《专利法》对专利申请采用何种审查制？	86
72 . “抵触申请”对授权有何影响？	86
73 . 需要多长时间才能获得专利权？	87

五、无效宣告、强制许可和专利缴费

74 . 只有经审查批准后才享有专利权吗？	88
75 . 请求无效宣告应办理哪些手续？	89
76 . 请求无效宣告的理由有哪些？	90

77 . 无效宣告请求的审查程序如何进行？	92
78 . 专利被宣告无效后可以起诉吗？	94
79 . 无效宣告程序的终止是怎么回事？	94
80 . 已知一项专利不具有新颖性应如何使其丧失专利权？	96
81 . 什么情况下可进行强制许可？	96
82 . 取得专利证书后专利权人需承担哪些义务？	97
83 . 在展览会上销售过的产品获得专利权后是否会被宣告无效？	98
84 . 对国务院专利行政部门的审查决定不服应当向谁提出复审？	99
85 . 专利申请人、专利权人请求复审和起诉的理由与期限有哪些？	100
86 . 复审的程序是如何规定的？	102
87 . 申请专利在获得专利证书之前通常要支付哪几项费用？	104
88 . 缴纳年费有何具体规定？	105
89 . 选择哪一种专利缴费方式可减少麻烦？	107
90 . 专利费用可以减交或缓交吗？	108
91 . 申请人在丧失专利申请权后应如何采取补救措施？	109

六、专利权的保护、专利代理

92 . 发现市场销售与专利产品类似的产品是否可以请求法律保护？	110
93 . 发明专利的申请人在授予专利权之前有些什么权利？	111
94 . 构成专利侵权的条件是什么？	112

95 . 《专利法》规定哪些情况不属于侵犯专利权？114
96 . 在发生专利侵权纠纷时应当由谁提供产品制造方法的说明？116
97 . 能否将“专利申请号”简写成“专利号”进行广告宣传？116
98 . 专利权无效的效力是否溯及既往？117
99 . 专利权受到侵犯时如何得到保护和赔偿？118
100 . 对专利发明人或设计人按《专利法》规定应如何奖励？119
101 . 专利被侵权应该向哪级人民法院起诉？120
102 . 什么情况下视为专利权终止？122
103 . 专利的使用许可权有哪些？122
104 . 该侵权诉讼能否成立？123
105 . 如何保护科研成果的独占使用权？125
106 . 专利代理机构是指哪些单位？126
107 . 专利代理人办理的业务有哪些？127

第二章 商 标

一、总 则

108 . 驰名商标由谁认定并需提供哪些材料？129
109 . 驰名商标应具备哪些条件？130
110 . 保护驰名商标的意义和措施有哪些？131
111 . 驰名商标保护力度如何？132
112 . 评定驰名商标的标准有哪些？133
113 . 什么是CI策划？134
114 . 企业承包人在承包期间申请注册的商标权应归谁所有？134

115 . 集体商标与联合商标有何区别？	135
116 . 表示商品数量或重量的文字、图形 能否作为商标使用？	136
117 . 县级以上行政区划名称是否可以作为 商标使用？	136
118 . 服务商标是否可将自己提供的服务与 他人提供的服务区别开来？	137
119 . 服务商标与企业名称的不同点是什么？	138
120 . “ 服务商标 ” 与 “ 商号 ” 有什么区别？	138
121 . 商标的显著特征指什么？	139
122 . 什么是商标的独创性？	140
123 . 商标权指什么？	141
124 . 商品的通用名称指什么？	141
125 . 商品的通用名称能否作为商标注册？	143
126 . 为何商品缺乏显著特征不得注册商标？	144
127 . 仅享有商标专用权是否受法律保护？	145

二、 商标注册的申请

128 . 自然人与法人是否可以一起注册商标？	146
129 . 农民能否为自家的农产品注册商标？	147
130 . 立体商标是否可以申请注册？	148
131 . 申请服务商标应注意哪些内容？	148
132 . 商标注册申请前应做好哪些准备工作？	149
133 . 工业品外观设计与商标的区别是什么？	150
134 . 商标与商品的包装装潢是什么关系？	151
135 . 怎样办理商标注册的申请手续？	152
136 . 扩大注册商标的使用范围是否要重新办理 注册申请？	153

137 . 用他人被撤销的注册商标重新申请注册是否受到限制？	153
138 . 办理变更商标注册人名义、地址需提供哪些资料？	154
139 . 注册商标未变是否有必要办理商标变更手续？ ...	155
140 . 为什么要进行商标查询？	156
141 . 企业各自注册的商标是否应提出注册人名义变更的申请？	156
142 . 什么是逐一国家注册？	157
143 . 什么是申请在先原则？	158
144 . 商标注册优先权待遇的日期是如何计算的？	158
145 . 瑞闽“限时特卖”能否申请商标注册？	159

三、商标注册的审查和核准

146 . 此种行为是否属于冒充注册商标？	160
147 . 对商标评审委员会的决定不服欲向法院提出起诉有无时间限制？	160
148 . 对两种类似商品的注册究竟公告哪个商标？	161
149 . 什么是商标的初步审定公告和注册公告？	162
150 . 注册商标被撤销后怎么办？	162
151 . 商标注册时应注意什么问题？	163
152 . 初步审定并予公告的商标能否许可他人使用？ ...	164
153 . 驳回注册商标转让如何进行复审？	165
154 . 不同申请人在同一天提出申请商标注册，且初步审定并公告使用在先的商标应如何处理？	165

四、注册商标的续展、转让和使用许可

- 155 . 什么叫商标核准注册？注册商标的有效期有多长？166
- 156 . 注册商标有效期是如何计算的？167
- 157 . 注册商标有效期满前商标注册人如何办理续展手续？168
- 158 . 母公司与子公司之间转移商标是否属于商标专用权的转移？169
- 159 . 签订商标使用许可合同应注意哪些问题？169
- 160 . 某商标正在审查程序中但尚未核准注册能否进行转让？170
- 161 . 商标注册人可否将其在类似商品上已注册的数个近似商标分两部分分别转让给A和B？171
- 162 . 签订商标使用许可合同应注意哪些问题？172
- 163 . 注册商标的续展有次数限制吗？173
- 164 . 商标使用许可合同是否需经商标局核准？173
- 165 . 同一牌号的三个注册商标能否单独转让其中一个商标？174

五、注册商标争议的裁定

- 166 . 申请撤销商标的程序及申请的理由是什么？174
- 167 . 以欺骗手段取得的注册商标能否被撤销？176
- 168 . 对商标局异议裁定不服该怎么办？176
- 169 . 商标异议期限是如何规定的？177

六、商标使用的管理

- 170 . 未注册商标可否在其商品上加“R”或

注册标志？	178
171. 未经工商行政管理机关指定为商标印制单位能否在该厂印制外国人的商标标识？	178
172. 企业倒闭后注册商标应归谁所有？	179
173. 凡投放市场的药品是否必须使用注册商标？	180
174. 注册商标连续三年停止使用是否会被撤销？	180
175. 对假冒注册商标罪如何认定？	181
176. 变更行政区划后已注册商标的专用权是否仍有效？	183
177. 要使用无法定继承人的商标应该怎么办？	183

七、注册商标专用权的保护

178. 可否在类似的商品上使用别人的商标？	184
179. 在《类似商品区分表》的两个近似商标指定的商品不一样是否构成侵权？	185
180. 注册商标专用权与商品包装外观设计专利权发生冲突时如何处理？	186
181. 工商行政管理机关与人民法院在处理假冒商标案件时有何不同？	187
182. 商标侵权案件查处过程中由谁承担举证责任？	188
183. 投诉侵权行为能否请求中止查处？	188
184. 未注册商标是否可以在广告中使用？	189
185. 使用时间短且已注册的商标厂家能否控告使用时间长但未注册商标的厂家？	190
186. 商标侵权的损害赔偿如何计算？	191
187. 该服务商标是否受到法律保护？	192
188. 遭受侵犯注册商标的被侵权人应向哪里	