

主编 孙君
副主编
薛玉麟 张希华 赵龙群

知识产权 理论与实务



山东大学出版社
Shandong University Press

知识产权理论与实务

主 编 孙 君

副主编 薛玉麟 张希华 赵龙群

山东大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

知识产权理论与实务/孙君主编. — 济南: 山东大学出版社, 2003. 8

ISBN 7-5607-2557-0

I. 知…

II. 孙…

III. 知识产权-高等学校-教材

IV. D913

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 028028 号

山东大学出版社出版发行

(山东省济南市山大南路 27 号 邮政编码: 250100)

山东省新华书店经销

安丘市艺中印务有限责任公司印刷

850×1168 毫米 1/32 10 印张 260 千字

2003 年 8 月第 1 版 2003 年 8 月第 1 次印刷

印数: 1—3000 册

定价: 18.00 元

版权所有, 盗印必究

凡购本书, 如有缺页、倒页、脱页, 由本社发行部负责调换

序

随着社会主义市场经济体制的建立，我国的知识产权法律体系也在逐渐完善。在短短的 20 年的时间里，知识产权事业取得了巨大进步。但是目前我国知识产权工作仍旧处在初步发展阶段，其总体状况与国民经济和社会发展要求，与日趋激烈的国际知识产权竞争态势，特别是与我国入世后所面临的严峻挑战，还有很大的差距。加强知识产权制度建设，实施知识产权战略，推动我国拥有大批自主知识产权，促进形成和提高我国核心竞争能力，已经成为我国新阶段走新型工业化道路的战略要求。

要加强知识产权保护，促进专利发明，在关键领域和科技发展前沿尽快掌握核心技术和拥有一批自主知识产权，最基本最重要的一项工作是宣传普及知识产权法律知识，要让科技工作人员、企事业单位管理人员和大专院校的学生迅速掌握知识产权的基本理论。

本书的四位编者都具有从事知识产权工作十七八年

的经历，清楚地了解我国知识产权法律体系建立的过程，具有丰富的工作实践经验，所编写的这本书内容丰富，理论与实务并重，很适用于广大科技人员、领导干部和大专院校学生学习知识产权法律知识。希望本书的出版发行能够促进和推动知识产权理论研究工作，促使大家都来关心和研究有关知识产权的理论与实践，从而使我国的知识产权事业得到更快的普及与发展。

山东省知识产权局副局长 张跃进

2003年3月

主 编 孙 君
副主编 薛玉麟 张希华 赵龙群
撰稿人 (按章节顺序排列)
孙 君 薛玉麟 张希华
赵龙群

目 录

第一章 绪 论	(1)
一、知识产权制度简介	(1)
二、学习知识产权的目的与意义	(6)
三、学习方法	(9)
思考题	(10)
第二章 知识产权概述	(11)
第一节 WTO 与知识产权	(11)
第二节 知识产权的含义	(12)
第三节 知识产权的法律体系	(13)
一、创造与标识法	(13)
二、权利领域划分法	(14)
第四节 知识产权的法律特征	(15)
一、无形性	(16)
二、专有性	(16)
三、地域性	(17)
四、时间性	(17)

五、法定性	(17)
六、可复制性	(17)
第五节 知识产权的保护期限	(18)
第六节 知识产权的保护途径	(19)
一、司法审判	(19)
二、行政处理	(19)
思考题	(20)
第三章 专利权	(22)
第一节 专利权的主体	(22)
一、概述	(22)
二、专利权的主体	(23)
第二节 专利权的客体	(24)
一、概述	(24)
二、专利权的客体	(24)
第三节 专利权的内容	(28)
一、概述	(28)
二、专利权人享有的权利	(28)
三、专利权人应承担的义务	(31)
四、对专利权人的权利限制	(32)
第四节 专利权的保护	(37)
一、专利权的保护范围	(37)
二、侵犯专利权的行为	(38)
三、专利权被侵犯时的保护方式	(39)
案例一：“多功能梅花扳手”专利侵权案	(40)
案例二：“盐碱土壤调节剂”发明专利侵权诉讼案	(42)
第五节 授予专利的条件	(44)
一、概述	(44)

二、授予发明和实用新型专利权的实质性条件	(44)
三、授予外观设计专利权的实质性条件	(48)
第六节 专利权的取得	(51)
一、专利申请前的论证	(51)
二、专利申请文件及规定要求	(56)
三、专利申请文件的提交	(65)
四、申请外国专利	(71)
五、如何按照 PCT 条约提交专利国际申请	(73)
第七节 专利申请的审查与批准	(74)
一、我国的专利审批制度	(74)
二、发明专利申请的审查和授权	(75)
三、实用新型和外观设计专利申请的审查与授权	(80)
第八节 专利申请的复审与专利权无效宣告	(81)
一、专利申请的复审	(81)
二、专利权的无效宣告	(83)
案例：“芦荟白酒”专利权无效宣告案	(86)
思考题	(88)
第四章 商标权	(90)
第一节 商标权的基本概念	(90)
一、商标、商标标记、商标法及商标制度	(90)
二、商标权	(91)
三、商标权的主体	(92)
四、商标权的客体	(93)
五、其他有关商标的基本概念	(94)
六、商标与企业名称	(95)
第二节 商标注册	(96)
一、商标注册的基本原则	(96)

二、商标注册申请	(96)
三、商标注册的审查	(99)
四、注册商标的异议、争议与撤销	(103)
案例一：“兴泰”商标注册异议	(105)
案例二：“孔天下”商标注册异议	(106)
案例三：“TZ”商标注册异议	(107)
案例四：“太和”商标注册异议	(107)
案例五：“大地”商标注册异议	(108)
五、注册商标的变更、续展、转让及许可	(109)
六、商标代理	(112)
第三节 驰名商标	(113)
一、驰名商标的申请和认定	(113)
二、驰名商标的保护	(114)
第四节 注册商标的保护	(116)
一、注册商标的保护范围和期限	(116)
二、商标侵权行为及其表现形式	(116)
三、商标侵权的认定	(118)
案例一：“爱乐”注册商标侵权纠纷案	(119)
案例二：“恒升”商标侵权案	(120)
四、服务商标侵权行为的认定	(122)
五、商标专用权和外观设计专利权的冲突	(123)
案例：注册商标与外观设计专利相冲突的侵权案件	(123)
六、特殊标志的保护	(125)
第五节 商标的国际合作和商标国际注册	(125)
一、商标的国际合作	(126)
二、商标的国际注册	(128)
附一：商标注册申请书书式	(130)
附二：商标续展注册申请书	(131)

思考题·····	(132)
第五章 著作权 ·····	(135)
第一节 著作权的基本概念 ·····	(135)
一、著作权·····	(135)
二、著作邻接权·····	(136)
三、国际公约·····	(136)
第二节 著作权的主体 ·····	(137)
一、作者·····	(138)
二、视为作者的人·····	(138)
三、依法享有著作权的其他公民和法人或其他组织·····	(138)
四、作品的传播者·····	(139)
五、国家——著作权的特殊主体·····	(139)
案例：委托作品著作权纠纷·····	(140)
第三节 著作权的客体 ·····	(141)
一、著作权的客体·····	(141)
二、不享有著作权的作品·····	(145)
案例一：玩具积木是否属于美术作品·····	(145)
案例二：科学实验数据的著作权问题·····	(146)
案例三：《乌苏里船歌》是改编作品·····	(147)
第四节 著作权的内容 ·····	(147)
一、关于著作权人的权利·····	(147)
案例一：基于表演权的背景音乐收费·····	(152)
案例二：词曲作者署名纠纷·····	(153)
案例三：复制照片侵权案·····	(153)
二、著作邻接权·····	(154)
第五节 著作权的产生与保护 ·····	(155)
一、著作权的产生·····	(155)

二、著作权的保护	(156)
三、著作权的限制	(157)
四、著作权的保护期限	(160)
案例：“还我画稿”——保护作品原件所有权	(160)
思考题	(161)
第六章 商业秘密权	(162)
第一节 商业秘密概述	(162)
一、商业秘密简介	(162)
二、各国对商业秘密的保护	(163)
第二节 商业秘密权的主体	(165)
第三节 商业秘密权的客体	(166)
一、商业秘密的构成要件	(166)
二、商业秘密的种类	(171)
第四节 商业秘密权的内容及保护	(172)
一、商业秘密权的内容	(172)
二、商业秘密权的保护	(172)
案例一：旅行社利用商业秘密不正当竞争案	(175)
案例二：陶瓷技术秘密侵权案	(176)
三、商业秘密权的限制	(176)
四、商业秘密保护与竞业禁止	(178)
附 保护商业秘密协议样本	(181)
思考题	(183)
第七章 植物新品种权	(184)
第一节 植物新品种及品种权的概念	(184)
一、植物新品种的概念	(184)
二、植物新品种权的概念	(186)

三、植物新品种权的法律特点	(187)
四、植物新品种权的法律效力	(190)
五、植物新品种权与专利权的区别	(191)
六、植物新品种保护与品种审定的区别	(194)
第二节 授予植物新品种权的条件	(196)
一、授予植物新品种权的形式条件	(196)
二、授予植物新品种权的实质性条件	(199)
三、授予植物新品种权的其他条件	(202)
第三节 植物新品种权的申请与审批	(202)
一、植物新品种权的申请	(202)
二、植物新品种权申请的受理与审批	(206)
第四节 植物新品种权人的权利与义务	(210)
一、植物新品种权的归属	(210)
二、植物新品种权的转移	(215)
三、植物新品种权人的权利	(216)
四、植物新品种权人的义务	(220)
五、植物新品种权的客体	(221)
六、植物新品种权的主体	(222)
第五节 植物新品种权的保护及期限与终止	(223)
一、侵犯植物新品种权的行为	(223)
二、侵犯植物新品种行为的构成要素	(223)
三、植物新品种权的行政保护	(225)
四、植物新品种权的行政诉讼保护	(228)
五、植物新品种权的民事诉讼保护	(229)
六、植物新品种权的刑事诉讼保护	(229)
七、植物新品种权的期限	(229)
八、植物新品种权的终止	(230)
附：植物新品种权申请例	(232)

思考题·····	(237)
第八章 集成电路布图设计专有权·····	(238)
第一节 集成电路布图设计概述·····	(238)
第二节 集成电路布图设计专有权的主体与客体·····	(240)
一、集成电路布图设计专有权的主体·····	(240)
二、集成电路布图设计专有权的客体·····	(241)
第三节 集成电路布图设计专有权的产生与权利内容 ·····	(244)
一、集成电路布图设计专有权的产生·····	(244)
二、集成电路布图设计专有权的内容·····	(245)
三、布图设计专有权的保护期限·····	(246)
第四节 集成电路布图设计专有权的保护·····	(246)
一、侵犯集成电路布图设计专有权的行为·····	(246)
二、集成电路布图设计专有权的限制·····	(247)
附：集成电路布图设计专有权公告·····	(248)
思考题·····	(250)
附录一 中华人民共和国专利法·····	(251)
附录二 中华人民共和国商标法·····	(265)
附录三 中华人民共和国著作权法·····	(279)
参考文献·····	(296)
后 记·····	(299)

第一章 绪 论

“尊重劳动，尊重知识，尊重人才，尊重创造”是党的十六大报告中提出的方针。为了实施这一方针，十六大报告又提出了“劳动、资本、技术和管理等生产要素按贡献参与分配”的原则，号召各行各业各部门、各级领导积极地去“营造鼓励人们干事业、支持人们干成事业的社会氛围，放手让一切劳动、知识、技术、管理和资本的活力竞相迸发，让一切创造社会财富的源泉充分涌流”。在知识经济时代下，一切以知识为基础，财富的核心是知识，经济行为依赖于知识的存在。在所有创造财富的要素中，知识是最基本的生产要素之一，其他的生产要素都需要靠知识来更新，靠知识来装备。为了充分发挥“知识”在经济建设中的作用，就要充分重视知识产权的保护和利用。党的十六大报告不仅为全国人民进行社会主义建设指明了前进方向，也为我们知识产权的研究、知识产权制度的发展提供了政策依据。

一、知识产权制度简介

（一）世界上最早的知识产权法律

知识产权制度作为完整的法律制度，是近些年才逐渐形成

的。随着经济全球化发展趋势，许多国家日益重视知识产权制度，各国的国内立法也在不断完善中。在知识产权法律中，最早问世的是专利法。目前公认的世界第一部专利法是 1474 年威尼斯共和国专利法。著作权保护方面，最早是 1709 年英国颁布的《安娜法》，它首先以立法的形式保护作品作者的权利。1803 年，法国颁布了《关于工厂、制造场和作坊的法律》，它被认为是世界上第一部商标法。此后的一百多年，尤其是最近几十年，世界上多数国家都相继建立并完善了知识产权保护制度，逐渐形成了一个比较完整的体系。知识产权制度不仅对于发达国家国内科技、文化和经济的发展提供了重要的法律制度保障，而且成为其参与国际市场竞争的一个十分有力的手段。

（二）有关知识产权保护的国际条约

由于各国的知识产权法是国内法，发达国家为了参与国际市场竞争的需要，签订了许多关于知识产权保护的国际条约，比较著名的有以下几个：

1. 《保护工业产权巴黎公约》，简称“巴黎公约”。它是关于工业产权的国际保护的同盟条约。我国于 1985 年成为该公约的成员国。

2. 《专利合作条约》(PCT)。PCT 于 1978 年实施。该条约是在“巴黎公约”原则指导下的一个程序性国际专利申请条约。我国于 1994 年成为 PCT 会员国，我国国家知识产权局专利局是 PCT 申请的受理、检索和国际初步审查单位，中文也已成为该条约的正式工作语言之一。

3. 《世界知识产权组织公约》，简称 WIPO 公约。该条约是为世界知识产权组织的成立而于 1967 年在瑞典的斯德哥尔摩签订，1970 年 4 月 26 日生效的。我国于 1980 年成为 WIPO 公约成员国。

4. 《与贸易有关的知识产权协议》，简称 TRIPS 协议。

TRIPS 协议是近年来达成的有关部门知识产权方面的重要的国际协议，于 1993 年 12 月 15 日签订。该协议是由美、英、日、德等 10 个发达国家与中国、印度、巴西等 10 个发展中国家经多年反复艰苦的谈判取得的成果。其中心内容是：扩大和统一知识产权保护范围；延长知识产权保护期限；反对实施强制许可；提出在知识产权方面立法不全、执法不严的国家应尽快完善立法和执法；建立保护知识产权总协定的争端解决机制，并适用最惠国待遇、国民待遇和透明度等原则。

5. 《国际承认用于专利程序的微生物保存布达佩斯条约》，简称《布达佩斯条约》。1977 年 4 月在匈牙利的首都布达佩斯签订。该条约是关于申请专利时涉及的微生物的国际保藏的条约。我国于 1995 年 7 月 1 日成为该条约成员国。

6. 《商标国际注册马德里协定》，简称《马德里协定》。该协定是关于商标国际注册的规定，在原属国注册的商标，向国际事務局（WIPO 国际局）提出申请，在一个指定国审查，18 个月以内没有驳回通知的话，国际注册即成立，可在各指定国（须是缔约国）获得保护。我国于 1989 年 10 月成为该协定的成员国。

7. 《保护文学和艺术作品的伯尔尼公约》，简称《伯尔尼公约》。该公约是第一个关于著作权的世界性国际条约，最初签订于 1886 年瑞士的首都伯尔尼，最后一次修订是 1971 年在法国巴黎，故也称巴黎修改文本。我国于 1992 年 10 月成为该公约的成员国。

8. 《世界版权公约》。为了调和著作权公式主义和非公式主义国家之间的关系，平衡《伯尔尼公约》和《泛美版权公约》的关系，在联合国教育科学及文化组织的主持下，1950 年 6 月在日内瓦政府间代表会议上通过了《世界版权公约》，该条约于 1955 年 9 月生效。我国于 1992 年 10 月成为其会员国。

9. 《保护表演家、录音制品制作者及广播机构的国际公约》，