



SHANGHAI FAYUAN ZHISHI CHANQUAN
SHENPAN XINFAZHAN

上海法院知识产权 审判新发展

（第一辑）

陈立斌◎主编



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

责任编辑：彭小华 封面设计：刘 伟

上海法院知识产权 审判新发展

（第一辑）

SHANGHAI FAYUAN ZHISHI CHANQUAN
SHENPAN XINFAZHAN



上架建议：审判实务

ISBN 978-7-5130-2446-4



9 787513 024464 >

ISBN 978-7-5130-2446-4

定价：60.00元



SHANGHAI FAYUAN ZHISHI CHANQUAN
SHENPAN XINFAZHAN

上海法院知识产权 审判新发展

（第一辑）

陈立斌◎主编



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

内容提要

本书全面梳理2012年上海法院知识产权审判工作,汇编成司法概况、精选案例、精选文书、审判研究和调研报告五个板块内容,全方位展示了2012年上海法院知识产权审判工作。本书可作为从事知识产权法学研究的第一手资料,也是中外人士了解上海乃至中国知识产权司法保护状况的窗口。

责任编辑:彭小华

责任校对:董志英

文字编辑:李学军

责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

上海法院知识产权审判新发展(第一辑)/陈立斌主编. —北京:知识产权出版社,2013.11

ISBN 978-7-5130-2446-4

I. ①上… II. ①陈… III. ①知识产权法—审判—研究报告—上海市—2012 IV. ①D927.510.340.5

中国版本图书馆CIP数据核字(2013)第275439号

上海法院知识产权审判新发展(第一辑)

陈立斌 主编

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号

邮编:100088

网址: <http://www.ipph.cn>

邮箱:bjb@cnipr.com

发行电话:010-82000860 转 8101/8102

传真:010-82005070/82000893

责编电话:010-82000860 转 8119

责编邮箱:pengxiaohua@cnipr.com

印刷:北京富生印刷厂

经销:各大网络书店、
新华书店及相关销售网点

开本:787mm×1092mm 1/16

印张:23.5

版次:2013年11月第1版

印次:2013年11月第1次印刷

字数:429千字

定价:60.00元

ISBN 978-7-5130-2446-4

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

编 委 会

主 编 陈立斌

副主编 朱 丹

编 委 (按姓氏笔画排列)

丁文联 王利民 刘军华

芮文彪 张 谦 陈惠珍

金 红 顾亚安 钱光文

凌 崧

前 言

当前，我国进入了全面建成小康社会的决定性阶段。党的十八大提出，要实施创新驱动发展战略，把科技创新摆在国家发展全局的核心位置，并明确提出要“实施知识产权战略，加强知识产权保护”。《上海知识产权战略纲要（2011～2020）》提出，到2020年上海要力争建设成为亚太地区知识产权中心城市。创新是国家发展的重要驱动力，知识产权已成为全社会创新发展的重要支撑。充分发挥司法保护知识产权的主导作用，有效加强知识产权保护，依法保障创新驱动发展，积极服务国家发展大局，已成为人民法院一项光荣而又紧迫的任务。

近年来，上海法院认真贯彻落实《国家知识产权战略纲要》，依法加大司法保护力度，不断完善司法保护机制，切实加强法官队伍建设，努力发挥司法保护知识产权的主导作用，依法、公正、及时地保护中外当事人的知识产权，积极营造公正、高效、权威的知识产权司法保护环境，赢得了中外各界的广泛认可。2012年上海法院审结生效的知识产权案件中，1起案件入选2012年中国法院知识产权司法保护十大案件、1起案件入选2012年中国法院知识产权司法保护十大创新性案件、3起案件入选2012年中国法院知识产权司法保护50件典型案例。基于多年来在知识产权司法保护方面取得的成绩，上海市高级人民法院知识产权审判庭荣获“2012年世界知识产权组织版权金奖（中国）保护奖”。

为总结审判经验、传承司法智慧、开拓工作思路、创新工作方法、推进司法公开、加强司法交流，上海市高级人民法院决定从2013年起每年编辑出版一本《上海法院知识产权审判新发展》。呈现给读者的这一本《上海法院知识产权审判新发展（第一辑）》，通过对2012年上海法院知识产权审判工作的全面梳理，并经精心挑选、认真编辑，以司法概况、精选案例、精选文书、审判研究和调研报告五个板块内容，向社会全方位展示2012年上海法院知识产权审判工作的全貌。本书既是对上海法院知识产权审判年度工作的全面总结，又是从事知识产权法学研究的第一手资料，还是中外人士了解上海乃至中国知识产权司法保护状况的窗口。我们希望通过本书的出版，营造辨法析理、上下求索的学术氛围，提高破解新难问题、引领社会行为的司法能力，提升公正司法、能动司法的工作水平，拓展司法公开、司法交流的有效载体。

总结过去，是为了更好地开创未来。上海法院将继续努力发挥司法保护知识产权的主导作用，通过依法公正高效审理好每一起案件，充分彰显司法正义，进一步发挥知识产权审判在保障创新发展、确保利益平衡、服务国家大局方面的职能作用，努力实现上海法院知识产权司法保护工作的新发展，进一步提升上海法院知识产权司法保护工作的权威性和影响力，为上海“创新驱动、转型发展”提供强有力的知识产权司法保障，为全面建成小康社会、实现中华民族伟大复兴的中国梦作出新的更大贡献。

编 者

2013年6月

目 录

司法概况

2012 年上海法院知识产权司法保护状况	(2)
2012 年上海法院知识产权司法保护十大案件	(10)
依法加强商标司法保护 大力促进品牌经济发展	(21)
——《商标法》颁布 30 年来上海法院商标司法保护工作概况	

精选案例

软件最终用户侵犯软件著作权的民事责任	(30)
——(美国) 微软公司诉大众保险股份有限公司侵犯计算机 软件著作权纠纷案评析	
不正当竞争纠纷中的矫枉过正与司法谦抑	(38)
——上海市测绘院诉上海红邦企业策划有限公司、北京市中 盛律师事务所商业诋毁纠纷案评析	
权利要求用语存在明显错误时如何确定专利权的保护范围	(44)
——北京西科盛世通酒店会展设备制造有限公司诉广州市 番禺区恒美酒店金属家具制造有限公司等侵害发明 专利权纠纷案评析	
网络服务商对网络用户的反复侵权行为负有注意义务	(49)
——庄则栋、佐佐木敦子诉上海隐志网络科技有限公司 侵害信息网络传播权纠纷案评析	
处分未来作品权利合同的效力判断与违约责任	(56)
——上海玄霆娱乐信息科技有限公司诉王钟等著作权合同 纠纷案评析	

影视剧植入广告的辨识及虚假宣传的认定	(61)
——珂兰公司诉辛迪加公司、卓美公司虚假宣传不正当竞争 纠纷案评析	
利用“外挂”制售虚拟货币行为的刑事责任认定	(67)
——余刚等侵犯著作权案评析	
网络交易平台经营者共同侵犯商标权的主观过错认定	(78)
——衣念（上海）时装贸易有限公司诉浙江淘宝网络有限公司、 杜国发侵害商标权纠纷案评析	
商标权利人出具商品真伪鉴定意见的证据属性及其审查	(85)
——顾娟、张立峰犯销售假冒注册商标的商品罪上诉案评析	
网站用户注册信息数据库的商业秘密性质认定	(93)
——衢州万联网络技术有限公司诉周慧民等侵犯商业秘密案 评析	
名人姓名中财产权益的司法保护路径	(98)
——岳彤宇诉周立波网络域名权属纠纷案评析	
商标指示性合理使用的司法认定	(107)
——立邦涂料（中国）有限公司诉上海展进贸易有限公司、 浙江淘宝网络有限公司侵害商标权纠纷案评析	

精选文书

中华人民共和国上海市高级人民法院民事判决书

（2012）沪高民三（知）终字第 81 号	(116)
-----------------------------	-------

上海市高级人民法院民事判决书

（2012）沪高民三（知）终字第 10 号	(127)
-----------------------------	-------

中华人民共和国上海市高级人民法院民事判决书

（2011）沪高民三（知）终字第 73 号	(138)
-----------------------------	-------

上海市第一中级人民法院行政判决书

（2011）沪一中行终字第 274 号	(155)
---------------------------	-------

上海市第一中级人民法院民事判决书

(2012)沪一中民五(知)终字第112号..... (161)

上海市第二中级人民法院民事判决书

(2011)沪二中民五(知)终字第62号..... (175)

上海市第一中级人民法院民事判决书

(2010)沪一中民五(知)初字第82号..... (184)

中华人民共和国上海市第二中级人民法院民事判决书

(2012)沪二中民五(知)终字第26号..... (196)

中华人民共和国上海市第二中级人民法院民事判决书

(2011)沪二中民五(知)初字第97号..... (212)

上海市杨浦区人民法院刑事判决书

(2012)杨刑(知)初字第6号..... (224)

审判研究

《专利侵权纠纷审理指引(2011)》解读..... (234)

《商标法》实施以来上海法院在商标法律适用上的探索创新... (245)

知名商品的认定..... (252)

——兼议对《反不正当竞争法》第5条第(2)项的理解

发明目的在权利要求解释中的作用..... (261)

如何确定外观设计专利侵权判定中的“一般消费者”..... (269)

信息网络传播权侵权责任主体辨析..... (278)

定牌加工中的商标侵权问题再认识..... (284)

关于涉外贴牌加工商标侵权问题的思考..... (290)

权能而非权利:走出著作权人获得报酬权的认识误区..... (296)

——兼谈我国《著作权法》的第三次修改

信息存储空间“避风港”规则的司法适用..... (307)

知识产权被许可人诉讼地位的理论审视与制度完善..... (317)

——缘于被许可人提起侵权之诉的司法困惑

知识产权刑罚配置优化论要..... (327)

调研报告

推进上海文化创意产业发展的知识产权司法保护问题研究 … (340)

后记 (363)

司法概况

2012 年上海法院知识产权司法保护状况

2012 年，上海法院继续深入贯彻落实《国家知识产权战略纲要》，努力发挥司法保护知识产权的主导作用，公正高效审理各类知识产权案件，不断加大知识产权司法保护力度，积极提升司法能力与审判水平，努力维护中国知识产权司法权威与司法公信，为贯彻国家创新驱动发展战略，推进上海创新型城市和国际文化大都市建设积极营造良好的法治环境。

一、案件数量和案件特点

（一）案件数量

2012 年全市法院共受理一、二审知识产权民事、行政和刑事案件 4575 件、审结 4534 件，同比分别增加 44.8%、43.0%。其中受理一审知识产权民事案件 3420 件、审结 3404 件，同比分别增加 42.9%、41.1%；受理二审知识产权民事案件 557 件、审结 564 件，同比分别增加 19.3%、22.3%；受理一审知识产权刑事案件 586 件、审结 550 件，同比分别增加 117.8%、100.0%；受理二审知识产权刑事案件 8 件、审结 13 件，同比分别减少 68.0%、23.5%；受理一审知识产权行政案件 4 件、审结 3 件。

2012 年，上海法院审理的不少知识产权案件取得了良好的法律效果和社会效果。例如：胡进庆、吴云初与上海美术电影制片厂“葫芦娃”动画形象著作权权属纠纷上诉案入选 2012 年中国法院知识产权司法保护十大案件；衢州万联网络技术有限公司与周慧民等侵害商业秘密纠纷上诉案入选 2012 年中国法院知识产权司法保护十大创新性案件；上海玄霆娱乐信息科技有限公司与王钟、北京幻想纵横网络技术有限公司著作权合同纠纷上诉案，立邦涂料（中国）有限公司与上海展进贸易有限公司、浙江淘宝网络有限公司等侵害商标权纠纷上诉案，岳彤宇与周立波域名权属、侵权纠纷案 3 起案件入选 2012 年中国法院知识产权司法保护 50 件典型案例。考泰斯（上海）塑料制品公司诉长城汽车股份公司技术委托开发合同纠纷案入选第一届全国法院优秀调解案例。衣念（上海）时装贸易有限公司诉浙江淘宝网络有限公司、杜国发侵害商标权纠纷案被《最高人民法院公报》刊载。

（二）案件特点

2012 年上海法院知识产权案件主要呈现以下特点：

1. 案件数量大幅上升

2012 年全市法院受理一审知识产权民事案件同比增加 42.9%，一审知识产权刑事案件同比增加 117.8%。案件数量大幅增加，表明当前知识产权纷争快速增长，也表明知识产权保护力度进一步加大。

2. 涉外涉港澳台案件显著增加，国外及港澳台当事人胜诉率高

一审审结涉外涉港澳台知识产权民事案件 240 件，同比增加 23.7%，这表明国外及港澳台权利人加大了维权力度，但涉外涉港澳台民事案件仅占全部一审审结民事案件的 7.1%，表明国内权利人的知识产权司法保护需求日益强烈。以判决方式结案的一审涉外涉港澳台知识产权民事案件 87 件，国外及港澳台当事人胜诉率超过 80%，中外当事人合法权益得到了平等保护。

3. 集中维权案件较多

全市法院受理了游戏天堂电子科技（北京）有限公司作为原告提起的涉及计算机单机游戏的一审著作权侵权案件 100 多件；上海水田商务信息咨询有限公司为原告、以多家卡拉 OK 歌厅为被告的一审著作权侵权案件数十件；广东原创动力文化传播有限公司为原告的一审著作权侵权案件数十件；上海相宜本草化妆品股份有限公司为原告的一审商标侵权案件数十件；四川绵竹剑南春酒厂有限公司为原告的一审商标侵权案件 10 多件；阿迪达斯有限公司为原告的一审商标侵权案件 10 件。集中维权案件多，且被告多为网吧、歌厅、网站以及零售商，表明权利人开始将维权目标集中在市场终端的传播者、使用者、销售者。

4. 涉及新商业模式的新类型案件和疑难案件不断出现

近年来，知识经济和信息化的迅猛发展，不断催生新的商业模式，也对知识产权司法的规范、引导功能提出新需求。例如立邦涂料（中国）有限公司诉上海展进贸易有限公司、浙江淘宝网络有限公司侵害商标权纠纷案，法院认定在网络销售商业模式中，网店仅为指示所销售正牌商品的信息而使用他人注册商标，未造成相关公众混淆的，不构成商标侵权。上海玄霆娱乐信息科技有限公司诉王钟等著作权合同纠纷案，法院认定在委托签约作家创作作品的商业实践中，合同约定的创作义务具有人身属性，不得强制履行。衢州万联网络技术有限公司诉周慧民等侵害商业秘密纠纷案，法院认定网站用户注册信息数据库符合商业秘密要件的，可作为商业秘密予以保护。

5. 著作权民事案件大幅增加，网络著作权案件居高不下

2012 年全市法院受理一审著作权民事纠纷案件 2396 件，同比增加 51.9%，占全部一审受理知识产权民事案件的 70.1%，所占比例同比上升了 4.2 个百分点。审结一审著作权纠纷案件 2446 件，同比增加 54.8%。其中

网络著作权案件数量增幅较大。全市法院受理一审网络著作权案件 1790 件，同比增加 60.4%，其中以上海聚力传媒技术有限公司、上海全土豆网络科技有限公司、上海众源网络有限公司、上海隐志网络科技有限公司为被告的案件较多。著作权案件特别是网络著作权案件多，表明上海文化创意产业特别是网络信息业比较繁荣的同时，还存在不少版权管理与保护的风险和漏洞。

6. 商标民事案件增幅较大，被侵权商标仍多为知名度较高的商标

受理一审商标民事纠纷案件 443 件、审结 383 件，同比分别增加 48.2%、20.4%。商标侵权案件涉及众多知名品牌，如 ZIPPO、COLUMBIA、MONTBLANC、UGG、Dior、ADIDAS、PUMA、乐购、茅台、五粮液、洋河等，这既表明当前市场上商标侵权现象仍然较多，也表明商标权利人加大了维权力度。

7. 专利民事案件小幅增加，发明专利纠纷占比较低

受理一审专利民事纠纷案件 370 件、审结 362 件，同比分别增加 17.1%、14.9%。一审受理的专利民事案件中，侵害外观设计专利权纠纷占 42.9%、侵害发明专利权纠纷占 27.7%、侵害实用新型专利权纠纷占 24.6%、其他类型专利纠纷占 4.8%。发明专利侵权纠纷案件占比较低，表明现阶段专利侵权仍集中在科技含量较低的领域。

8. 知识产权刑事案件大幅增加，涉商标刑事案件比例高

2012 年全市法院受理一审知识产权刑事案件 586 件、审结 550 件，同比分别增加 117.8%、100.0%。知识产权刑事案件的大幅增加，说明公安机关的案件侦破力度、检察机关的公诉力度加大，成效显著。知识产权刑事案件中涉商标案件比例高，一审受理的知识产权刑事案件中，销售假冒注册商标的商品罪 503 件，占 85.8%；假冒注册商标罪 42 件，非法制造、销售非法制造的注册商标标识罪 6 件；涉商标刑事案件合计 551 件，占全部一审受理知识产权刑事案件的 94.0%。

二、公正高效司法，全面加强知识产权保护

（一）加大民事司法保护力度，促进创新和公平竞争

依法采取诉前临时措施，及时固定证据、及时提供保护，全年共审结诉前证据保全案件 41 件、诉前责令停止侵权案件 3 件。坚持贯彻全面赔偿原则，依法判决侵权人赔足权利人经济损失以及合理的维权成本。韩国 EST 软件公司诉上海摩力游数字娱乐有限公司侵害计算机软件著作权纠纷案，被告未经许可运营原告享有著作权的网络游戏《惊天动地》，被判赔偿经济损失及合理费用人民币 300 万元。微软公司诉上海瑞创网络科技股份有限

公司等侵害计算机软件著作权纠纷案,被告未经授权传播微软公司享有著作权的计算机软件,造成原告巨大经济损失,原告诉请赔偿人民币1亿元,法院以被告侵权获利多、侵权影响大等案件事实为依据,依法进行调解,最终被告与原告达成了赔偿3600万元的调解协议,这一高额赔偿金充分维护了著作权人利益,维护了软件行业健康发展秩序。日产自动车株式会社等诉上海拓普森汽车配件有限公司侵害商标权纠纷案,法院在判决被告赔偿原告经济损失的同时,对原告为制止侵权行为而支出的海关仓储处置费用68900元予以全额支持。

(二) 加强对具体行政行为的司法审查,依法监督知识产权行政执法

对于具体行政行为确实存在违法情形的,依法判决撤销,保护行政相对人的合法权益。在浙江梅泰克诺新型建筑板材有限公司诉上海市工商行政管理局奉贤分局不服销案决定案中,被告在接到原告投诉某公司侵犯其注册商标权后立案,后又以两公司产品不构成类似商品为由销案,法院认定被告在作出销案决定时适用法律错误,判决撤销被告作出的该具体行政行为。在上海加酷贸易有限公司诉上海市工商行政管理局机场分局不服工商行政处罚决定案中,被告以原告在互联网上对某品牌雪地靴进行虚假宣传为由处以罚款,法院认定被告没有足够的证据证明原告存在据以处罚的违法事实,判决撤销其作出的行政处罚决定。

(三) 加强刑事司法保护,严惩知识产权刑事犯罪

2012年全市法院知识产权刑事案件判决生效469件821人,在处刑上,判处3年以上7年以下有期徒刑25人、3年以下有期徒刑88人、拘役29人(不包括适用缓刑)。适用主刑的同时高度重视财产刑的适用,从经济上剥夺犯罪分子再次犯罪的能力和条件。判决生效案件中,单处罚金64人,并处罚金748人。审结了一批重大知识产权刑事案件,严厉打击了侵犯知识产权犯罪行为,如:公安部督办的余刚等11名被告人侵犯上海盛大网络发展有限公司《龙之谷》网络游戏著作权犯罪案,被告人余刚被判处有期徒刑4年,并处罚金人民币40万元,被告人曹志华被判处有期徒刑3年,并处罚金人民币30万元,被告人冯典被判处有期徒刑3年,并处罚金人民币30万元,其余被告人被分别判处缓刑并处罚金。上海镭友实业有限公司、肖若宽、张勇非法制造假冒“茅台”、“芙蓉王”注册商标标识犯罪案,对被告单位镭友公司判处罚金人民币4万元,对被告人肖若宽判处有期徒刑3年3个月,罚金人民币1万元,对被告人张勇判处有期徒刑3年,缓刑3年,罚金人民币5000元。销售额达600余万元的陈有志销售假冒美国安利公司“纽崔莱”注册商标商品犯罪案,被告人陈有志被判处有期徒刑6年6个月,并

处罚金人民币 80 万元。

（四）加大执行力度，兑现当事人胜诉权益

2012 年，全市法院知识产权案件执行收案 365 件，申请执行标的总额 4760 万余元，执行结案 359 件，执结标的总额 4575 万余元。依法及时执行诉前证据保全、诉前责令停止侵权的裁定，对必佳乐有限公司诉广东丰凯机械股份有限公司侵害外观设计专利权纠纷案件中违反诉前禁令的当事人采取拘留、罚款等制裁措施。上海长途汽车客运总站有限公司诉张家港市日易机械有限公司网络域名权属、侵权纠纷案中，黄浦区人民法院判决被告在 30 日内注销系争域名，但被告拒不执行，法院通过中国互联网络信息中心和相关域名注册服务机构予以强制注销，有效维护了原告权利。

三、采取有效措施，促进司法公正和适法统一

（一）加强司法公开

各法院坚持加强和完善司法公开措施，努力实现审判过程与审判结果的全面公开。坚持开展裁判文书上网工作，依法可以上网公开的知识产权案件裁判文书全部上网公开。及时更新“上海法院知识产权司法保护网”网站信息，丰富网站英文版内容，向社会提供包括审判信息、裁判文书、典型案例等在内的信息资源。全市法院知识产权审判庭积极运用信息技术实时公开案件审理情况，开展案件庭审直播 41 次。

（二）深入开展“两评查”工作

将庭审、文书“两评查”工作作为提高知识产权审判质量和效率的重要载体和具体抓手，全市法院知识产权审判部门共抽查 19 次庭审和 35 份裁判文书，自查 79 次庭审、212 份裁判文书，评查范围基本覆盖所有审判人员、所有类型知识产权案件。通过开展“两评查”活动，总结有益经验，发现当前存在的不足，并分析原因、提出改进措施，不断提升知识产权审判的质量和效率。

（三）深入开展审判专题调研

认真完成《推进上海文化创意产业发展的知识产权司法保护问题研究》、《等同侵权的司法认定》、《国有企业的知识产权司法保护研究》等调研课题。在最高人民法院召开的“人民法院纪念《商标法》颁布三十周年座谈会”上，上海市高级人民法院作了《依法加强商标司法保护，大力促进品牌经济发展——〈商标法〉颁布 30 年来上海法院商标司法保护工作概况》的交流发言。出版中英双语版的上海法院《知识产权案例精选（2009～2010）》；全市法院在最高人民法院 2012 年编辑出版的《知识产权审判指导》上发表论