



法官说法丛书

FA GUAN SHUO FA
CONG SHU

法官告诉您

怎样打知识产权官司

张丽佳 / 主编



●法官说法丛书

是您学法用法的良师益友

●法官说法丛书

是维护合法权益的权威顾问

●法官说法丛书

是您打官司的制胜法宝

●法官说法丛书

是您了解法官断案的方便平台

●法官说法丛书

是您进行法律自助的有力武器

吉林人民出版社



法官说法丛书

FA GUAN SHUO FA
CONG SHU

法官告诉您

怎样打知识产权官司

张丽佳 / 主编

吉林人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

法官告诉您怎样打知识产权官司 / 张丽佳主编 —2 版.

长春:吉林人民出版社,2010.12

(法官说法丛书)

ISBN 978-7-206-07284-0

I. ①法…

II. ①张…

III. ①知识产权—民事诉讼—基本知识—中国

IV. ①D925.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 228368 号

法官告诉您怎样打知识产权官司

主 编:张丽佳

责任编辑:刘士琳 李 蕊 封面设计:孙浩瀚 责任校对:王晓红

吉林人民出版社出版(长春市人民大街 7548 号 邮政编码:130022)

制 版:吉林人民出版社图文设计印务中心

印 刷:延边新华印刷有限公司

开 本:660mm×950mm 1/16

印 张:11.5 字数:125 千字

标准书号:ISBN 978-7-206-07284-0

版 次:2011 年 1 月第 2 版 印 次:2011 年 1 月第 1 次印刷

定 价:17.00 元

如发现印装质量问题,影响阅读,请与印刷厂联系调换。



前言

以前人们常说，“学好数理化，走遍全天下”。现在不同了。当今是市场经济时代，是法制建设日益健全的时代。搞经济活动，只懂数、理、化而不会签合同，有了纠纷不会依法处理，不会打官司，不懂得运用法律武器来维护自己的合法权益，这肯定不行。因此，我们可以肯定地说，在当今，不懂法律常识，不会依法处理问题，不是完全的文化人，其经营、事业的发展肯定会受到影响。

官司，因其性质不同，打法也不同。比如刑事官司，公诉机关说某人有罪，就得拿出有罪的证据，没有证据硬说人家有罪，甚至把人拘留了、逮捕了，弄错了，不仅要向人家赔礼道歉，还必须赔偿由此造成的经济损失。公诉机关不能说出类似“你说你无罪，你有证据吗？”这样的话，因为公诉刑事案件，公诉机关必须拿出证明被告人有罪的证据。但民事案件就不同了。张三说李四欠他5万元不还，并且向法院起诉了，张三就要提出李四欠钱的证据；李四为了说明自己不欠钱，也必须拿出不欠钱的证据，说明不欠张三的钱，或者说明张三的证据是虚假的。如果李四拿不出，光有张三的证据，李四就有可能败诉，不得不偿还张三5万元。

官司有三种，即：刑事、民事、行政这三种。人们打官





司，或者司法机关处理这三种案件，都必须严格执行《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》所规定的步骤、程序，否则就无法保证案件的质量，无法保护当事人的合法权益。

干什么事情都一样，都得有一定的程序、步骤。生活中有些事情违反了正常程序，做错了，可以重做；但打官司是个严肃问题，不允许拿当事人的合法权益当儿戏。

为了确保案件质量，保护当事人的合法权益，国家制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》等程序法律。这些法律，是法学的基本常识，也是打官司的基本常识。不管打什么样的官司，司法机关和当事人，都必须遵守和执行这些法律。



为了满足广大读者学习法律知识、运用法律维护合法权益的需要，吉林人民出版社邀请正在从事审判工作的我来编写这套《法官说法丛书》，我也深知出版这套丛书的必要，然而，我是在职法官，繁重的办案任务，使我不能抽出更多的时间来写这套书，我只好邀请资深的法学专家、学者、教授们和我一起来完成这项任务。书稿写完后，交给我，由我对这套书各册进行统稿审阅。我认为内容正确无误，这才交给吉林人民出版社编审出版。

我们深信，这套书的出版，会为广大公民学法、用法带来方便，为正在或准备打官司的人提供帮助。同时，这套书也是普及法律知识的简明教材。我们的愿望如此，我们会如愿以偿。

丛书主编 张世琦

2010年12月





目 录

商标部分

1. 商标为什么要注册?	<u>1</u>
2. 怎样注册商标?	<u>2</u>
3. 哪些商品要求必须进行商 标注册?	<u>3</u>
4. 商标注册申请需要准备哪 些材料?	<u>4</u>
5. 商标有哪些构成要素?	<u>6</u>
6. 哪些标志不得作为商标使 用?	<u>7</u>
7. 商标是否需要全类注册?	<u>8</u>
8. “透心凉”商标为什么不 予核准注册?	<u>9</u>
9. 可以用他人的驰名商标作 企业名称吗?	<u>10</u>
10. 是否可以用地名注册商标, 我国法律对地名商标如何 保护?	<u>12</u>
11. 已经被商标局驳回的商标,	





还能注册成功吗?	13
12. 注册过的商标是否长期有效?	14
13. 共同商标能单独处分吗?	15
14. 我国商标注册的申请是先申请原则还是先使用原则?	17
15. 发生商标异议, 怎么办?	19
16. 转让商标有哪些注意事项?	20
17. 独占使用许可的商标能让 让吗?	21
18. 广告宣传构成商标使用吗?	22
19. 商标必须标注吗?	24
20. 不保证质量的注册商标能 被撤销吗?	25
21. 用他人标有注册商标的空 瓶装入其他酒销售的行为 是否属于侵权行为?	26
22. 擅自改变核准注册商标, 构成侵权吗?	27
23. 销售不知道是侵犯注册商 标专用权的商品侵权吗?	28
24. 在商标侵权诉讼中如何判 断商标相似?	29
25. 商标侵权应承担哪些民事 责任?	31
26. 发生商标侵权行为后, 可 采取哪些方式解决?	32





27. 工商行政管理部门在查处
商标侵权时有哪些职权? 33
28. 在侵权诉讼中如何确定赔
偿金额? 34

专利部分

1. 什么是专利权? 它有什么
法律特征? 37
2. 我国《专利法》保护的发
明创造分为几种? 39
3. 什么是专利文献? 其特点
有哪些? 40
4. 何谓专利法? 其具有哪些
特征? 42
5. 专利法可以为发明创造提
供哪些保护? 43
6. 专利权人有哪些权利义务? 43
7. 为什么要申请专利? 45
8. 申请专利前要做哪些准备? 46
9. 当两个或两个以上的单位
或者个人就同一发明创造
分别提出专利申请时, 应
该如何处理? 49
10. 如何确定专利申请日? 50
11. 什么样的发明创造能申请
专利并获得专利权? 51
12. 什么样的发明创造不能申



请专利?	52
13. 如何申请专利, 以及如何 撰写有关文件?	53
14. 什么是专利说明书?	54
15. 一项发明创造完成之后, 什么人 有资格申请并取得 专利权?	54
16. 什么是职务发明创造与非 职务发明创造?	56
17. 什么是专利代理?	57
18. 授予专利的条件是什么?	58
19. 收到受理通知书是不是就 等于获得了专利权?	59
20. 申请专利权为什么要公开 专利申请文件?	60
21. 怎样提出复审请求?	60
22. 专利权使用的法定途径有 哪些?	61
23. 什么是专利权的转让? 其 有哪些特点?	61
24. 专利转让合同一般应具备 哪些条款?	63
25. 专利转让合同自签字之日 到专利局公告之日期间是 否生效?	63
26. 什么是专利实施许可?	64
27. 专利实施许可合同有哪些	





主要条款?	<u>65</u>
28. 什么是专利实施的强制许可? 在什么情况下可以申请专利实施的强制许可?	<u>66</u>
29. 专利被侵权怎么办?	<u>67</u>
30. 侵犯专利权的行为及侵权地如何确认?	<u>68</u>
31. 在专利申请日以后, 专利申请公开(公告)前制造相同的产品是否侵权?	<u>69</u>
32. 什么是以非专利产品冒充专利产品、以非专利方法冒充专利方法的行为?	<u>69</u>
33. 专利管理机关可以处理哪些专利纠纷?	<u>70</u>
34. 请求宣告专利权无效的法律依据包括哪些?	<u>71</u>
35. 什么是专利权的质押? 专利权质押中当事人的权利与义务有哪些?	<u>72</u>
36. 专利权质押合同需注意哪几个问题?	<u>74</u>
37. 申请行政复议的必要条件是什么?	<u>75</u>
38. 如何认定侵犯专利权的刑事责任?	<u>75</u>





著作权部分

- | | |
|----------------------------------|-----------|
| 1. 什么是著作权？它与版权是不是一回事？ | <u>77</u> |
| 2. 著作权与商标权、专利权有什么不同？ | <u>78</u> |
| 3. 什么是作品？作品取得著作权要具备什么条件？ | <u>79</u> |
| 4. 《著作权法》规定的作品类型有哪些？ | <u>80</u> |
| 5. 著作权的除外客体有哪些？ | <u>81</u> |
| 6. 什么是民间文学艺术作品？它受著作权法保护吗？ | <u>83</u> |
| 7. 计算机软件具备什么条件才能受法律保护？其著作权应该归属谁？ | <u>84</u> |
| 8. 什么是著作权主体？著作权主体可以分为几类？ | <u>86</u> |
| 9. 什么是作者？作者应具备什么条件？ | <u>87</u> |
| 10. 法人或其他组织可以成为作品的作者吗？ | <u>88</u> |
| 11. 演绎作品和汇编作品的著作权归谁所有？ | <u>89</u> |
| 12. 何为合作作品？合作作品的著作权归谁？ | <u>90</u> |
| 13. 影视作品的著作权归谁？ | <u>91</u> |





14. 什么是职务作品？职务作品的著作权归谁所有？	<u>92</u>
15. 什么是委托作品？委托作品的著作权归谁所有？	<u>93</u>
16. 美术作品的著作权归谁所有？	<u>94</u>
17. 匿名作品的著作权我国法律保护吗？	<u>94</u>
18. 什么是著作权内容？其中著作人身权包括哪些内容？	<u>95</u>
19. 什么是著作财产权？它包括哪些内容？	<u>96</u>
20. 计算机软件著作权人享有 哪些权利？	<u>99</u>
21. 著作权取得方式有几种？ 我国《著作权法》采取了 哪种取得方式？	<u>100</u>
22. 什么是著作权的保护期限？ 我国《著作权法》对保护 期限是如何规定的？	<u>100</u>
23. 什么叫邻接权？它与著作 权有何关系？	<u>102</u>
24. 表演者对其表演享有 哪些权利？履行哪些义务？	<u>103</u>
25. 录音录像制作者对其制品 应履行哪些义务？享有哪 些权利？	<u>104</u>





- | | |
|---|------------|
| 26. 广播组织在使用他人作品时应履行哪些义务？享有
哪些权利？ | <u>105</u> |
| 27. 什么是著作权限制？为何
《著作权法》要对著作
权人所享有著作权进行限制？ | <u>106</u> |
| 28. 什么叫合理使用？我国
《著作权法》规定在哪些
情况下属于对作品合理使
用？ | <u>107</u> |
| 29. 什么叫法定许可？我国
《著作权法》规定的法定
许可使用主要表现在哪些
方面？ | <u>110</u> |
| 30. 合理使用与法定许可有哪
些共同点和不同点？ | <u>111</u> |
| 31. 什么叫著作权的转让？ | <u>111</u> |
| 32. 什么叫著作权的许可使用？
著作权转让与著作权的许
可使用有何不同？ | <u>112</u> |
| 33. 著作财产权除转让和许可
使用外，还有哪些其他利
用方式？ | <u>113</u> |
| 34. 著作权转让合同应包含哪
些主要条款？ | <u>114</u> |
| 35. 著作权许可使用合同应包
含哪些主要条款？ | <u>115</u> |





36. 侵犯著作权的行为如何认定?	116
37. 侵害邻接权的行为有哪些?	118
38. 侵害著作权和邻接权应承担什么样的民事责任?	119
39. 出现著作权纠纷, 应该如何寻求解决?	120
40. 著作权纠纷案件的诉讼时效有多长? 超过诉讼时效起诉, 权利人的权利还能得到法律保护吗?	122
41. 法院可以受理哪些著作权纠纷案件?	123
42. 对侵犯著作权行为, 法院能在权利人起诉前给予保护吗?	123
43. 为制止侵权行为, 权利人可以在起诉前向人民法院申请证据保全吗?	124
44. 著作权纠纷的当事人在诉讼中应当向法院提交哪些证据?	125
45. 过错推定责任原则的归责原则的适用主体有哪些?	127
46. 著作权纠纷案件的起诉状应如何书写?	127
47. 怎样写著作权案件的答辩状?	129





其他知识产权法律制度

- | | |
|------------------------|------------|
| 1. 什么是不正当竞争? | <u>131</u> |
| 2. 与知识产权有关的不正当竞争行为有哪些? | <u>132</u> |
| 3. 何为商业秘密? | <u>134</u> |
| 4. 商业秘密的权利特征有哪些? | <u>136</u> |
| 5. 商业秘密的侵权行为有哪些具体表现? | <u>137</u> |
| 6. 侵犯商业秘密案件如何举证? | <u>139</u> |
| 7. 何为植物新品种权? | <u>141</u> |
| 8. 何为知识产权的国际保护? | <u>143</u> |

知识产权诉讼部分

- | | |
|----------------------------------|------------|
| 1. 面对专利侵权纠纷, 应起诉还是投诉? | <u>144</u> |
| 2. 被诉专利侵权的人有何对抗的手段? | <u>145</u> |
| 3. 发生知识产权纠纷, 当事人到哪个人民法院起诉? | <u>146</u> |
| 4. 由不正当竞争行为构成的侵权案件, 当事人应到哪级法院起诉? | <u>147</u> |
| 5. 知识产权纠纷的权利人能 | |





在诉前向法院申请财产保全和行为保全吗？	<u>148</u>
6. 侵犯商业秘密案件如何举证？	<u>149</u>
7. 侵犯商业秘密案件的赔偿数额如何计算？	<u>151</u>
8. 过错推定责任原则的归责原则的适用主体有哪些？	<u>153</u>
9. 知识产权案件的举证责任，法律是如何分配的？	<u>154</u>
10. 当事人进行知识产权诉讼的取证方法有哪些？	<u>156</u>
11. 知识产权案件当事人超过举证时限向人民法院举证，法院如何处理？	<u>158</u>
12. 在商标侵权诉讼中如何确定赔偿金额？	<u>159</u>
13. 专利侵权的证明责任如何确定？	<u>161</u>
14. 如何认定侵犯知识产权犯罪人的刑事责任？	<u>162</u>





商标部分

1. 商标为什么要注册？

商标是区别商品或者服务的标志或者标志的组合。我国《商标法》遵循商标自愿注册为原则，不强制要求商品都要注册商标，强制注册为例外的规则，仅规定某些特定的商品需要强制注册。我国《商标法》第3条规定：“经商标局核准注册的商标为注册商标，包括商品商标、服务商标和集体商标、证明商标；商标注册人享有商标专用权，受法律保护。”在相应规则下，商标有注册商标与未注册商标（又称为非注册商标）之分。注册商标是指经国家商标主管机关核准注册而使用的商标，未注册商标，是指未经国家商标主管机关核准注册而自行使用的商标。注册商标与未注册商标的法律地位是不同的，区别主要表现在以下三个方面：

（1）注册商标所有人可以排除他人在同一种商品或类似商品上注册相同或近似的商标；而未注册商标使用人则无权排除他人在同一种商品或类似商品上注册相同或近似的商标，若其不申请注册，就可能被他人抢先注册，并被禁止继续使用该商标。

（2）注册商标所有人享有商标专用权，当注册商标