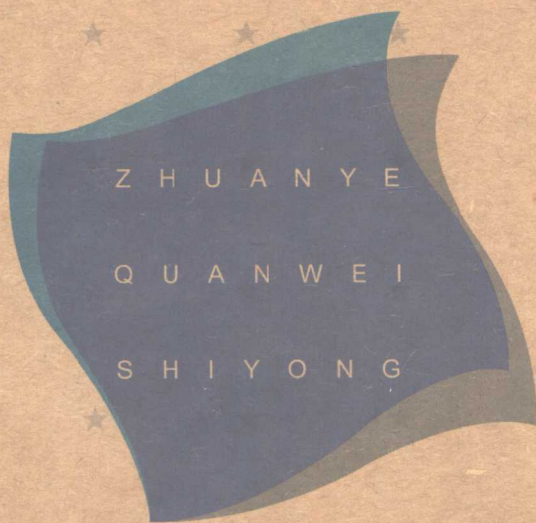




FALU ZHUANYE RENYUAN
GAOJI ZHUSHOU SHUXI

姜丹明 主编

知识产权法 精要 依据指引



Z H U A N Y E

Q U A N W E I

S H I Y O N G



法律专业人员
高级助手书系

人民出版社

法律专业人员
助理
手册

知识产权法 精要与 依据指引

姜丹明 主编

副主编：

顾红霞

撰稿人：

姜丹明 顾红霞 段智华

刘 兴 冯 霞 肖毅敏

人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

知识产权法精要与依据指引 / 姜丹明 主编.
北京: 人民出版社, 2005. 1
(法律专业人员高级助手书系 丛书 / 主编)

ISBN 7-01-004634-4

I. 知...

II. 姜...

III. 知识产权法 - 中国 - 问答

IV. D923.405

中国版本图书馆CIP数据核字 (2004) 第113742 号

法律专业人员高级助手书系

知识产权法精要与依据指引

ZHISHI CHANQUAN FA JINGYAO YU YIJU ZHIYIN

姜丹明 主编

人民出版社 出版发行
(100706 北京朝阳门内大街166号)

北京冠中印刷厂印刷 新华书店经销

2005年1月第1版 2005年1月第1次印刷
开本: 787毫米×1092毫米 1/16 印张: 48.5
字数: 1345 千字

ISBN 7-01-004634-4 定价: 96.00元

总序

最高人民法院一位资深法官曾经说过，在中国这样一个成文法国家，法官判案过程实际上就是一个查找法律依据和运用法理解释法律的过程。对此，很多法律专家深有同感。

事实上，无论是法官还是其他法律专业人员，遇到具体法律问题着重需要做的事情，一方面是要判断该问题在法理上属于什么性质和范畴，另一方面就是查找相关的法律依据，并在此基础上运用法理适用法律，解决问题。从这个意义上说，目前的法学教材和法学理论著作与法律专业人员的实际需要衔接得还不够紧密，其他法律实务类图书也存在类似的问题，要么是简单的法律条文释义，要么是法律法规的罗列汇编，不能很好地满足法律专业人员的深层次需要。

基于以上认识，我们先后召开两次由资深法官、律师参加的论证会，在充分了解法律专业人员实际需要的基础上，组织近百位法律专家，按不同的法律门类，分成十八个专家小组，历时两年，编写了这套《法律专业人员高级助手书系》。

综合考虑涉及面的广泛程度和司法实践中的重点、难点等因素，本书系首批选择了十八个常用的法律门类分别编写成书。书系对依各法律门类列出的问题的论编，分别由“精要”与“依据指引”两部分组成。

“精要”题目是根据现行法律文件设定的问题(条文主旨)及司法实践中可能遇到的其他疑难问题归纳总结出来的。表面上看，这些题目并不像问答、案例类题目那样有针对性，有些甚至像干巴巴的词条，但实际上，这些题目正是各法律门类的“点”，实践中某一法律门类上的任何问题，都能归类到这些“点”上。题目内容的撰写也不是像学术专著或论文那样长篇大论，而是以专家意见的形式，简明扼要地阐明法理，指

总序

出司法实践中应注意的问题。

“依据指引”部分则是将题目所涉及到的具体法律依据尽可能全面地列示出来。我国的法律依据是多层次的，有全国人民代表大会及其常委会制定的法律，也有国务院及其各部门通过的行政法规、部门规章及规范性文件，还有最高人民法院、最高人民检察院发布的司法解释。在以上依据中，法律的效力级别当然最高，但有些法律规定比较原则，对实践中碰到的许多具体问题的理解和处理，还需要以行政部门和司法部门发布的相关依据作补充，因此，“依据指引”部分将上述全部依据的名称、发布时间、发布部门一一予以明确，并附以精要题目所适用的具体条文内容(个别题目较大，需要援引依据全文或依据本身属不常用的专业问题，为节省篇幅，我们仅注明了依据名称、发布时间、发布部门，具体条文内容予以省略，读者可在后面的具体题目中或其他法律汇编中查找)。

有了“精要”题目的清晰脉络，有了专家法理上的权威意见，再附以详细、具体的法律依据，形成了书系中各法律门类的完整体例。我们相信，这种法律图书的创新体例，能够在很大程度上满足法律专业人员的实际需要，并将成为他们方便实用的参谋助手。

需要说明的是，由于本书系涉及的法律门类众多，编写工作量大，参与编写的作者有的来自司法实践部门，有的来自教学、科研部门，分属不同行业和专业，尽管我们力求做到编写体例上的统一，但在语言风格、表述方式等方面，不同图书还存在明显差别。另外，书系使用资料的截止时间为2004年11月。对以上方面存在的问题，希望专家和从事法律实践工作的读者为我们及时提供宝贵意见，以便需再版时一并修订、补正。

第一编 专利法

第一章 专利保护的客体

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 发明创造 3 ■ 发明 3 ■ 产品发明 4 ■ 方法发明 4 ■ 实用新型 4 ■ 产品的形状 5 ■ 产品的构造 5 ■ 技术方案 5 ■ 外观设计 6 ■ 外观设计要素、要点与要部 7
- 专利法不保护的事项 7 ■ 科学发现 8 ■ 天然物质 8 ■ 化学物质的用途 8
- 物质的医药用途 8 ■ 智力活动的规则和方法 9 ■ 计算机程序 9 ■ 涉及汉字编码方法及计算机汉字输入方法的发明 10 ■ 疾病的诊断和治疗方法 10 ■ 疾病的诊断方法 10 ■ 疾病的治疗方法 11 ■ 生物技术发明 11 ■ 动物和植物品种 12 ■ 动物和植物品种的生产方法 12 ■ 微生物 12 ■ 基因 12 ■ 转基因动物和植物 13
- 原子核变换方法 13 ■ 用原子核变换方法获得的物质 13 ■ 违反国家法律、社会公德或者妨害公共利益的发明创造 13 ■ 不授予专利权的涉及生物技术的发明 14
- 保密专利 14 ■ 国防保密专利 15 ■ 不涉及国防的保密专利 16

第二章 专利保护的主体

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 申请专利的权利、专利申请权和专利权 17 ■ 申请专利的权利的主体、申请权的主体和专利权的主体 18 ■ 职务发明创造 19 ■ 执行本单位任务完成的发明创造 20
- 主要利用本单位的物质技术条件 20 ■ 业余兼职完成的发明创造 21 ■ 非职务发明创造 21 ■ 发明人或者设计人 22 ■ 合同优先原则 22 ■ 合作完成的发明创造 23
- 委托完成的发明创造 23 ■ 申请专利的权利、申请权和专利权的继受主体 24
- 申请权和专利权归属纠纷的解决 24 ■ 权利归属纠纷导致专利程序的中止与恢复 26 ■ 申请权或者专利权归属纠纷解决后著录项目的变更 26 ■ 我国学者在国外完成的发明创造 26 ■ 禁止重复授权原则 27 ■ 先申请原则 27 ■ 同样的发明创造 28 ■ 对涉及同样的发明创造的两份申请的处理 28 ■ 外国人、外国企业和外国其他组织 29 ■ 在我国境内有经常居所或者营业所的外国人 30 ■ 在我国境内没有经常居所或者营业所的外国人 30 ■ 港澳同胞 30 ■ 台胞 32 ■ 申请权和专利权的转让 33 ■ 专利代理 35 ■ 涉外专利代理机构 43 ■ 全权全程代理 46 ■ 总代理 47
- 中国人向外国申请专利 47 ■ 国际专利申请 50

第三章 授予专利权的实质性条件

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 授予发明专利权的实质性条件 54 ■ 授予实用新型专利权的实质性条件 55 ■ 发明或者实用新型的新颖性 55 ■ 现有技术 56 ■ 现有技术的时间界限和地域界限 56 ■ 现有技术的公开方式 56 ■ 出版物公开 56 ■ 使用公开 57 ■ 以其他方式公开 57 ■ 抵触申请 58 ■ 对比文件 58 ■ 新颖性的判断 58 ■ 同样的发明或者实用新型的判断 59 ■ 具体(下位)概念与一般(上位)概念的新颖性判断 59 ■ 惯用手段的直接置换的新颖性判断 60 ■ 数值和数值范围的新颖性判断 60 ■ 化合物的新颖性判断 60 ■ 组合物权利要求的开放式或者封闭式与新颖性判断 61 ■ 用方法或用物理化学参数表征的化学产品的新颖性判断 61 ■ 已知物质用途发明的新颖性判断 61 ■ 遗传工程发明的新颖性判断 62 ■ 优先权 62 ■ 多项优先权 63 ■ 部分优先权 63 ■ 相同主题的发明创造 63 ■ 外国优先权 64 ■ 外国多项优先权和外国部分优先权 64 ■ 本国优先权 65 ■ 不得作为本国优先权的基础的在先申请的主题 65 ■ 本国多项优先权和本国部分优先权 66 ■ 香港特区优先权 66 ■ 不丧失新颖性的公开 67 ■ 在国际展览会上首次展出 67 ■ 在规定的学术或者技术会议上首次发表 68 ■ 他人未经申请人同意而泄露 68 ■ 宽限期 68 ■ 创造性 69 ■ 已有的技术 69 ■ 所属技术领域的技术人员 69 ■ 突出的实质性特点 70 ■ 显著的进步 70 ■ 发明的创造性的判断要点 70 ■ 开拓性发明的创造性判断 71 ■ 组合发明的创造性判断 71 ■ 选择发明的创造性判断 71 ■ 转用发明和用途发明的创造性判断 72 ■ 要素变更的发明的创造性判断 72 ■ 化合物的创造性判断 72 ■ 化学物质用途发明的创造性 73 ■ 遗传工程发明的创造性判断 73 ■ 实用性 73 ■ 实用性的判断 74 ■ 从自然界筛选特定微生物的方法不具有实用性 74 ■ 通过物理、化学方法进行人工诱变生产新微生物的方法不具有实用性 74 ■ 授予外观设计专利权的实质性条件 75 ■ 被比外观设计和在先外观设计 75 ■ 已有外观设计 75 ■ 先申请的外观设计专利 76 ■ 外观设计相同 76 ■ 外观设计相近似 76 ■ 外观设计不相近似 77 ■ 外观设计相同或者相近似的判断原则 77 ■ 不得与在先权利冲突 77

第四章 专利的申请

第一节 专利申请文件

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 专利申请文件及其形式要求 79 ■ 发明专利申请或者实用新型专利申请文件 80 ■ 发明或者实用新型专利申请的请求书 80 ■ 说明书 81 ■ 说明书的内容、撰写方式和顺序 82 ■ 发明或者实用新型的名称 82 ■ 发明或者实用新型的技术领域 82 ■ 背景技术 83 ■ 发明或者实用新型内容 83 ■ 发明或者实用新型要解决的技术问题 83 ■ 发明或者实用新型的技术方案 84 ■ 必要技术特征和附加技术特征 84 ■ 发明或者实用新型的有益效果 84 ■ 发明或者实用新型的具体实施方式 85 ■ 说明书撰写的形

式要求 85 ■ 说明书附图 86 ■ 附图说明 87 ■ 涉及计算机程序的发明专利申请的说明书的撰写 87 ■ 生物技术发明专利申请的说明书的撰写 87 ■ 涉及生物材料的发明专利申请的特殊要求——生物材料的保藏 88 ■ 生物材料的保藏手续 89 ■ 他人请求获得申请人保藏的生物材料 91 ■ 核苷酸或者氨基酸系列表 92 ■ 说明书摘要 96 ■ 权利要求书 96 ■ 权利要求及其类型 96 ■ 产品权利要求与方法权利要求 97 ■ 独立权利要求和从属权利要求 97 ■ 权利要求撰写的形式要求 98 ■ 独立权利要求的撰写方式 99 ■ 从属权利要求的撰写方式 99 ■ 权利要求书以说明书为依据 100 ■ 外观设计专利申请文件 100 ■ 外观设计专利申请的请求书 101 ■ 外观设计专利申请的图片或者照片、样品或者模型 102 ■ 对外观设计的简要说明 102 ■ 外观设计专利分类 103

第二节 专利申请的提交、受理和要求优先权

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 专利申请文件的形式和提交方式 103 ■ 申请日 106 ■ 专利申请的受理 107 ■ 申请费、公布印刷费和附加费 107 ■ 申请费的减缓 110 ■ 不予受理专利申请 110 ■ 要求优先权的手续 112 ■ 要求优先权声明 113 ■ 在先申请文件副本 113 ■ 优先权的转让 114 ■ 优先权要求的撤回 114 ■ 优先权要求费 115

第五章 专利申请的审查和批准

第一节 发明专利申请的审查

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 发明专利申请的审查 116 ■ 发明专利申请的初步审查 118 ■ 发明专利申请的公布 119 ■ 公众对发明专利申请的意见 119 ■ 实质审查请求 119 ■ 发明专利申请实质审查 120 ■ 发明专利申请的优先审查 122 ■ 发明专利申请实质审查的结果 122 ■ 审查意见通知书 122 ■ 申请人的答复 122 ■ 发明专利申请的驳回 123

第二节 实用新型专利申请和外观设计专利申请的初步审查

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 实用新型专利申请的初步审查 124 ■ 实用新型专利申请的驳回 125 ■ 外观设计专利申请的初步审查 125 ■ 外观设计专利申请的驳回 126

第三节 专利申请的补正、修改、分案与撤回

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 申请文件的补正 126 ■ 申请文件的修改 127 ■ 申请人对发明专利申请的主动修

改 128 ■ 申请人对实用新型专利申请的主动修改 128 ■ 申请人对外观设计专利申请的主动修改 128 ■ 申请人对专利申请的被动修改 129 ■ 国家知识产权局的修改 129 ■ 单一性 129 ■ 发明或者实用新型专利申请的单一性 130 ■ 总的发明构思 130 ■ 涉及多项发明的专利申请的单一性判断要点 130 ■ 发明专利申请单一性的判断步骤 131 ■ 实用新型专利申请的单一性判断 131 ■ 外观设计专利申请的单一性 132 ■ 申请的分案 132 ■ 对申请进行分案的时间 132 ■ 对申请进行分案的手续 133 ■ 专利申请的撤回 133 ■ 专利申请视为撤回 134 ■ 专利申请被撤回或者视为撤回的效力 135

第四节 授予专利权的手续

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 决定授予专利权 135 ■ 办理授予专利权的登记手续 136 ■ 颁发专利证书、登记和公告授予专利权 136 ■ 视为放弃取得专利权的权利 136 ■ 专利证书 137 ■ 专利登记簿及其副本 137 ■ 授予专利权的公告 138 ■ 专利公报 138 ■ 说明书全文 139 ■ 发明专利申请公布说明书和发明专利说明书 139 ■ 实用新型专利说明书 139

第五节 复审

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 复审请求 140 ■ 复审请求的形式审查和受理 140 ■ 复审程序中的前置审查 141 ■ 复审请求的合议审查 141 ■ 复审程序中对专利申请文件的修改 141 ■ 复审决定 142 ■ 继续审查 142 ■ 复审请求的撤回 142 ■ 对复审决定不服的救济 142

第六章 专利权人及相关主体的权利和义务

第一节 专利权人及相关主体的权利

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 专利权人的基本权利 144 ■ 发明专利权与实用新型专利权的基本效力 145 ■ 为生产经营目的 145 ■ 方法延及产品 146 ■ 专利产品 146 ■ 依照专利方法直接获得的产品 147 ■ 制造专利产品 147 ■ 销售专利产品 148 ■ 许诺销售专利产品 148 ■ 使用专利产品 149 ■ 进口专利产品 149 ■ 平行进口 150 ■ 使用专利方法 150 ■ 使用、销售、许诺销售、进口依照专利方法直接获得的产品 151 ■ 发明和实用新型专利权的效力的例外 151 ■ 外观设计专利的基本权利 151 ■ 外观设计专利产品 152 ■ 专利权人的派生权利 152 ■ 专利权人的转让权 153 ■ 专利权转移登记 154 ■ 专利权人的许可权 154 ■ 专利实施许可的类型 157 ■ 专利使用费 158

- 专利实施许可合同的内容和有效期 158 ■ 专利实施许可合同当事人的权利义务 159 ■ 专利实施许可合同的无效或者撤销 160 ■ 专利实施许可合同的备案及其效力 162 ■ 专利实施许可合同备案程序 162 ■ 专利实施许可合同备案的注销、变更 163 ■ 专利实施许可与第三人的关系 163 ■ 专利权人的出质权 164 ■ 专利权质押合同 166 ■ 专利权质押合同的生效 166 ■ 专利权质押合同的登记程序 166 ■ 专利权质押合同的变更、延期和解除 167 ■ 专利权质押合同的注销 167 ■ 标明专利标志和专利号的权利 167 ■ 专利标记和专利号的标注方式 168 ■ 发明人或者设计人的署名权 170 ■ 职务发明创造的发明人或者设计人的权利 171 ■ 职务发明创造的发明人或者设计人获得奖励的权利 171 ■ 职务发明创造的发明人或者设计人获得报酬的权利 172

第二节 专利权人的义务和对专利权的限制

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 专利权人缴纳年费的义务 173 ■ 专利年度的计算和年费的缴纳期限 173 ■ 年费滞纳金 174 ■ 对专利权的限制 174 ■ 不视为侵犯专利权的行为 175 ■ 权利用尽原则 176 ■ 先用权 176 ■ 临时过境的外国交通工具上的使用 177 ■ 为科学研究和试验目的而使用专利 177 ■ 对中国单位和个人的发明专利的推广应用 178 ■ 专利实施强制许可 178 ■ 制止滥用专利权的强制许可 181 ■ 为公共利益的强制许可 182 ■ 从属专利的强制许可 182 ■ 强制许可的请求 183 ■ 强制许可的决定和终止 183 ■ 对获得强制许可的单位或者个人的限制 183 ■ 强制许可使用费 183 ■ 对强制许可决定和强制许可使用费的裁定不服的救济 184

第七章 专利权的期限、终止和无效

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 专利权的期限 185 ■ 专利权的终止 186 ■ 专利权的无效和专利权的无效宣告 186 ■ 无效宣告请求书 188 ■ 无效宣告请求人 188 ■ 无效宣告请求的理由 189 ■ 请求宣告无效的时间 189 ■ 无效宣告请求的形式审查和受理 190 ■ 不予受理无效宣告请求 190 ■ 无效宣告请求人补充证据的期限 190 ■ 向专利权人转送无效宣告请求书 191 ■ 无效宣告请求审查通知书 191 ■ 无效宣告请求的审查和口头审理 191 ■ 无效宣告程序中当事人的和解 192 ■ 无效修改程序中专利文件的修改 192 ■ 无效宣告请求的撤回 193 ■ 无效宣告程序中期限的延长 193 ■ 无效宣告程序的中止 193 ■ 无效宣告请求审查决定 193 ■ 无效宣告请求审查决定的送交、登记和公告 194 ■ 无效宣告程序的终止 194 ■ 对无效宣告请求审查决定不服的救济 194 ■ 专利权被宣告无效的效力 195 ■ 宣告专利权无效的决定对专利侵权诉讼或者侵权纠纷处理的效力 195 ■ 宣告专利权无效的决定对专利权转让合同或者许可合同的效力 196

第八章 专利权的保护

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 专利权的保护范围 197 ■ 发明和实用新型专利权的保护范围 198 ■ 以权利要求的内容为准 198 ■ 功能、效果特征的解释 200 ■ 技术术语和概念的解释 200 ■ 说明书和附图可以用于解释权利要求 200 ■ 发明和实用新型专利的侵权判断——三步判断法 201
- 相同侵权 201 ■ 等同原则和等同侵权 202 ■ 禁止反悔原则 203 ■ 公知技术抗辩 203
- 外观设计专利权的保护范围 204 ■ 外观设计侵权判断要点 205 ■ 外观设计专利侵权判定步骤 205 ■ 侵犯专利权的行为 206 ■ 专利侵权行为的归责原则和构成要件 206
- 被许可人违反合同约定实施专利构成侵权 207 ■ 不视为侵犯专利权的行为 207 ■ 侵犯专利权行为的法律责任 208 ■ 侵权赔偿额的确定 208 ■ 侵权赔偿责任的免除 209
- 发明专利申请的临时保护 210 ■ 有权对专利侵权行为寻求救济的主体 210 ■ 新产品的制造方法专利侵权诉讼中举证责任倒置 211 ■ 侵犯专利权纠纷的解决途径 212 ■ 请求专利行政机关处理专利侵权纠纷 215 ■ 管理专利工作的部门 216 ■ 专利行政机关处理专利侵权纠纷的管辖 216 ■ 专利行政机关对专利侵权纠纷处理的中止 216 ■ 请求专利行政机关处理专利侵权纠纷的条件 217 ■ 请求处理侵权纠纷应提交的文件 217 ■ 专利行政机关对专利侵权纠纷的立案、副本的送达 217 ■ 专利行政机关对专利侵权纠纷的口头审理 217 ■ 专利行政机关处理专利侵权纠纷中的调查取证 218 ■ 专利侵权纠纷处理决定书 218 ■ 专利行政机关对专利侵权纠纷的简易处理 218 ■ 专利行政机关责令停止侵权的具体措施 219 ■ 专利侵权诉讼的管辖 219 ■ 侵犯专利权的诉讼时效 220 ■ 请求对发明专利申请进行临时保护的诉讼时效 221 ■ 专利权民事纠纷案件的受理费标准 221 ■ 专利侵权诉讼与无效宣告程序的衔接 222 ■ 实用新型专利侵权诉讼的原告的特别举证责任 223 ■ 实用新型专利检索请求和受理 224 ■ 实用新型专利检索报告的内容及其更正 224 ■ 实用新型专利检索报告的效力 224 ■ 临时措施 225 ■ 申请临时措施的程序 227 ■ 申请临时措施应当提交的证据 228 ■ 申请临时措施的担保 228 ■ 临时措施裁定的复议 228 ■ 专利侵权诉讼的中止与临时措施 229 ■ 专利侵权诉讼财产保全 229
- 临时措施执行中的证据保全 230 ■ 假冒他人专利 230 ■ 假冒他人专利的法律责任 231
- 冒充专利行为 232 ■ 冒充专利行为的法律责任 233 ■ 对假冒他人专利行为和冒充专利行为的查处 233 ■ 对假冒他人专利行为和冒充专利行为进行查处中的调查取证 233
- 假冒他人专利行为和冒充专利行为的改正 233

第九章 其他事项

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 向外国申请专利泄露国家秘密的责任 234 ■ 侵夺发明人或者设计人的专利申请权和其他权益的责任 234 ■ 对专利机关渎职人员的制裁 235 ■ 专利费用 235 ■ 专利费用的

项目 238 ■ 专利费用缴纳的期限 239 ■ 专利费用的缴纳方式 239 ■ 专利费用的退款 239 ■ 专利费用的减缓 240 ■ 专利程序中的文件形式要求 240 ■ 专利程序中文件的提交方式 241 ■ 专利程序中文件的送达方式和送达日 242 ■ 专利局通知和决定的查询 242 ■ 专利程序中的期限的计算 243 ■ 期限的延长 243 ■ 期限的耽误和权利的恢复 243 ■ 著录项目变更 244 ■ 著录项目变更手续 244 ■ 著录项目变更证明材料 245 ■ 专利权的保全 246 ■ 专利申请权的保全 246 ■ 专利程序的中止及其条件 247 ■ 请求中止的手续和审批 247 ■ 中止的期限和撤销 248 ■ 专利行政复议 249

第二编 商标法

第一章 商标保护的客体和实质性条件

第一节 商标保护的客体和实质性条件

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 商标 255 ■ 商标的构成要素 255 ■ 禁止作为商标使用的标志 256 ■ 禁止地名作为商标使用 257 ■ 可作为商标使用但禁止作为商标注册的标志 257 ■ 禁止作为商标注册的三维标志 258 ■ 注册商标和未注册商标 258 ■ 商标注册的自愿原则 259 ■ 必须使用注册商标的商品 259 ■ 商品商标和服务商标 259 ■ 集体商标 260 ■ 证明商标 262 ■ 地理标志 262 ■ 驰名商标 264 ■ 已注册的驰名商标 265 ■ 未注册的驰名商标 266 ■ 请求认定和保护驰名商标的途径 267 ■ 禁止代理人或者代表人抢注被代理人或者被代表人的商标 267 ■ 商标代理机构 268 ■ 禁止含有虚假地理标志的商标的注册和使用 268

第二节 商标注册的实质性条件

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 商标注册的实质性条件 269 ■ 可视性 269 ■ 显著性 270 ■ 申请注册的商标不得含有禁止作为商标使用、注册的标志 270 ■ 不得与他人已注册或者初步审定的商标混同 270 ■ 不得与他人在先申请注册的商标混同(先申请原则) 271 ■ 不得与他人在先权利相冲突 271 ■ 不得以不正当手段抢注他人已经使用并有一定影响的商标 272 ■ 不得与被撤销或者注销不到一年的商标相同或者近似 272

第二章 商标保护的主体

► 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 商标保护的主体 273
- 外国人或者外国企业 273
- 共同申请人和共同注册人 274
- 先申请原则 274
- 商标混同 274
- 相同或者类似商品或者服务 275
- 同一种商品 275
- 商品相同或者类似 275
- 服务相同或者近似 276
- 商品与服务类似 276
- 商品或者服务是否类似的判断要点 276
- 相同或者近似的商标 277
- 商标相同或者近似的判断原则 278
- 相关公众一般注意力原则 278
- 整体比对原则 278
- 要部比对原则 278
- 隔离对比原则 279
- 考虑商标的显著性和知名度原则 279
- 集体商标的主体 279
- 证明商标的主体 280
- 商标注册申请的转让 280

第三章 商标注册的申请

第一节 国内商标注册申请

► 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 一类商品一个商标一份申请 281
- 商品和服务分类表 281
- 类似商品和服务区分表 282
- 商标注册申请文件 282
- 其他文件或者证明书 283
- 申请的提交途径 283
- 另行申请 284
- 重新申请 284
- 变更申请 284
- 商标注册申请的变更 285
- 文件的提交方式和提交日 285
- 受理商标注册费 285
- 商标注册的申请日和受理 287
- 商标注册申请的补正 287
- 商标注册申请、评审程序中文件的送达 287
- 优先权 287
- 商标注册申请优先权 288
- 展览会优先权 288
- 商标注册申请材料应当真实、准确、完整 289

第二节 马德里商标国际注册

► 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 商标国际注册 289
- 马德里协定 290
- 马德里国际注册的效力 295
- 国际注册与所属国国内注册的关系 295
- 马德里协定义定书 295
- 《马德里商标国际注册实施办法》的适用范围 297
- 在我国提交商标国际注册申请的申请人资格 298
- 在我国申请国际注册的条件 298
- 在我国申请商标国际注册的办理途径 298
- 在我国商标国际注册的后期事务的办理途径 298
- 在我国申请商标国际注册和办理其他有关事宜的语言 298
- 商标国际注册申请文件 298
- 国际注册申请书 299
- 一件国际申请可以指定两个以上类别的商品或者服务 299
- 商标国际注册申请的附件 299
- 商标国际注册申请的申请日及国际申请的补正 299
- 商标国际注册申请的费用 300
- 对指定中国的领土延伸申请的驳回 300
- 对指定中国的领土延伸申请的异议 300
- 指定中国的集体商标或者证明商标领土延伸申请人的

主体资格证明和商标使用管理规则的提交 300 ■ 国际注册的转让和删减在我国的效力 300 ■ 许可他人在中国境内使用国际注册商标的办理 301 ■ 已经在中国得到保护的注册商标的撤销 301

第四章 商标注册的审查和核准

第一节 普通商标的审查和核准

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 商标注册申请的形式审查 302 ■ 商标注册申请的受理 302 ■ 商标注册申请的补正 302 ■ 对申请的实质审查 303 ■ 初步审定和公告 304 ■ 注册商标申请的驳回 304 ■ 部分指定的放弃 305 ■ 商标异议 305 ■ 异议答辩 307 ■ 异议裁定及其复审 307 ■ 异议裁定的生效 307 ■ 商标核准注册 308 ■ 《商标注册证》及其补发 308 ■ 《商标公告》309 ■ 驳回复审 309 ■ 异议复审 310 ■ 申请文件或者注册文件的更正 310

第二节 集体商标、证明商标注册和管理

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 申请集体商标需要附加提供的文件 311 ■ 申请证明商标需要附加提供的文件 311 ■ 将地理标志作为集体商标或者证明商标注册需附加提供的文件 312 ■ 集体商标、证明商标初步审定公告的特殊事项 312 ■ 集体商标注册人的成员发生变化的,应当申请变更注册 312 ■ 证明商标注册人准许他人使用其商标的,应当报商标局备案 313 ■ 集体商标、证明商标的转让和转移 313 ■ 集体商标的使用人和《集体商标使用证》313 ■ 证明商标的使用人和《证明商标使用证》313 ■ 集体商标、证明商标注册人没有对该商标的使用进行有效管理或者控制的法律责任 314

第三节 驰名商标的认定和保护

▶ 本节为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

■ 在商标注册、评审程序中请求认定和保护驰名商标 314 ■ 在商标使用管理中请求认定和保护驰名商标 315 ■ 在企业名称登记管理工作中请求保护驰名商标 316 ■ 向法院请求认定和保护驰名商标 316 ■ 认定驰名商标应当考虑的因素 317 ■ 相关公众 317 ■ 商标行政机关保护驰名商标应当考虑的因素 317 ■ 商标曾被我国有关主管机关作为驰名商标予以保护的记录 318 ■ 商标注册、评审程序和商标使用管理中证明商标驰名的证据材料 318

第五章 注册商标的续展、转让和使用许可

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 注册商标的有效期 319
- 注册商标的续展 319
- 申请注册商标续展的程序 320
- 注册商标的转让 320
- 转让注册商标的程序 321
- 注册商标专用权除转让以外的移转 321
- 集体商标和证明商标的转让和转移 321
- 注册商标的使用许可 322
- 注册商标使用许可的种类 322
- 商标使用许可合同 323
- 商标使用许可合同的备案 324
- 注册商标的转让与使用许可的关系 324
- 注册商标的变更 325

第六章 注册商标争议的裁定与商标评审

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 注册商标争议 326
- 注册商标的撤销 334
- 注册商标的部分撤销 335
- 注册不当商标的撤销 335
- 注册商标因违反商标法的禁止性规定而被撤销 336
- 注册商标因侵犯他人先权利而被撤销 336
- 两个或者两个以上商标注册人之间的注册商标混同而被撤销 336
- 违法使用的注册商标的撤销 337
- 商标评审 337
- 商标评审的受案范围 338
- 商标评审的原则 338
- 共有商标的当事人对商标评审程序的参加 339
- 外国人或者外国企业办理商标评审事宜应当根据情况委托商标代理组织 339
- 商标评审事宜的代理 339
- 商标评审案件材料的查阅、复制 339
- 申请商标评审的条件 339
- 商标评审申请人 340
- 申请商标评审的期限 340
- 商标评审申请文件 341
- 不予受理商标评审申请 341
- 商标评审申请的补正 341
- 商标评审申请的受理 341
- 商标评审申请的驳回 342
- 商标评审程序中申请书、答辩书和证据材料的送达 342
- 商标评审程序中证据材料的补充 342
- 商标评审程序中对证据材料的形式要求 342
- 商标评审申请书、答辩书及有关证据材料的补正 343
- 商标评审的合议制 343
- 商标评审的独任制 343
- 商标评审程序的回避 343
- 商标评审的审查对象和范围 344
- 商标评审的终止 344
- 商标评审申请的撤回 344
- 商标评审决定书、裁定书 344
- 对商标评审决定或者裁定不服的救济 345
- 公开评审 345
- 当事人请求公开评审 346
- 商标评审委员会自行决定进行公开评审 346
- 公开评审的通知和回执 346
- 参加公开评审的人员数量 347
- 公开评审的程序 347
- 公开评审中的质证 347
- 公开评审中对证人的询问 348
- 公开评审中的口头辩论 348
- 公开评审笔录 348
- 公开评审裁定的作出 348
- 公开评审中的举证责任 348
- 当事人明确承认的事实无需举证 349
- 无需举证的事实 349
- 书证的提供 349
- 物证的提供 349
- 视听资料的提供 349
- 证人证言的提供 349
- 鉴定结论的提供 349
- 在境外或者港澳台地区形成的证据的提供 350
- 外文书证或者外文说明资料的提供 350
- 商标评审委员会调查收集证据 350
- 单一证据的证明力的认定 350
- 证据的审查判断 350
- 违法取得的证据的效力 350
- 不得单独作为认定案件事实的依据的证据 351
- 对证人的要求 351
- 证据的证明力的确认 351
- 当事人书面承认的对己方不利的事实和认可的证据的认定 351
- 数个证据对同一事实的证明力的判断 351
- 商标评审程序中期间的计算 352
- 当事人向商标评审委员会提交的文件和材料的日期 352
- 商标评审程序中文件的送达及送达日 352
- 商标评审程序中商标法第二次修改前后条文的法律适用 352
- 《商标评审规则》修改前后的适用 353

第七章 商标使用的管理

► 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- “注册商标”或者注册标志的使用 354
- 违法使用注册商标的行为及其责任 354
- 商标的使用 355
- 使用注册商标的商品粗制滥造、以次充好、欺骗消费者的法律责任 357
- 销售国家规定必须使用注册商标但未使用注册商标的商品的法律责任 357
- 违法使用未注册商标的行为及其法律责任 358
- 非法经营额 358
- 对撤销注册商标的决定不服的复审 359
- 对地方工商行政管理部门的罚款决定不服的救济 360
- 注册商标的注销 360
- 注册商标因有效期届满而注销 361
- 注册商标因商标注册人申请而注销 361
- 注册商标因商标注册人丧失民事主体资格而由公众申请注销 361

第八章 注册商标专用权的保护

► 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 注册商标专用权的范围 362
- 侵犯注册商标专用权的行为 363
- 假冒或者仿冒他人注册商标 364
- 他人对注册商标的正当使用 364
- 销售侵犯注册商标专用权的商品 364
- 伪造、擅自制造他人注册商标标识或者销售伪造、擅自制造的注册商标标识 365
- 反向假冒 365
- 商品名称或者装潢仿冒注册商标 365
- 故意为商标侵权行为提供便利条件 366
- 企业字号仿冒注册商标 366
- 在不相同或者不类似商品或者服务上仿冒已注册的驰名商标 367
- 域名仿冒注册商标 367
- 被许可人违反合同约定使用商标构成侵权 367
- 权利利用尽原则 368
- 平行进口 368
- 商标侵权纠纷的被告享有外观设计专利权的处理 369
- 商标侵权行为的法律责任 369
- 商标侵权行为的民事责任 370
- 商标侵权赔偿额的计算 371
- 侵权人因侵权获得的利益 371
- 被侵权人因被侵权所受到的损失 372
- 法定赔偿额 372
- 赔偿责任的免除 372
- 商标侵权行为的行政违法责任 373
- 商标侵权行为的民事责任与行政责任的适用关系 373
- 工商行政管理部门对商标侵权行为的查处 374
- 利害关系人、被侵权人 375
- 侵犯注册商标专用权的民事纠纷的解决途径 375
- 请求工商行政管理部门处理商标侵权纠纷 376
- 侵权诉讼时效 376
- 商标民事诉讼的级别管辖 377
- 商标侵权诉讼的地域管辖 377
- 商标民事诉讼案件的受理费标准 377
- 权利人有权在续展申请未获得注册前对商标侵权行为起诉 378
- 临时措施 379
- 申请临时措施的程序 381
- 临时措施申请状 381
- 申请临时措施应当提交的证据 381
- 申请临时措施的担保 382
- 临时措施裁定的复议 382
- 诉前财产保全 382
- 诉前证据保全 383
- 商标犯罪行为及其法律责任 384
- 假冒注册商标罪 385
- 销售假冒注册商标的商品罪 385
- 非法制造、销售非法制造的注册商标标识罪 386
- 商标侵权行为的民事责任与刑事责任的适用关系 386
- 商标侵权行为的行政责任与刑事责任的适用关系 386

第九章 其他规定

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 商标费用 388 ■ 商标费用的缴纳 390 ■ 商标行政程序中对商标法修改决定施行前后的法律适用 390 ■ 诉讼程序中对商标法修改决定施行前后的法律适用 391
- 工商行政机关在执行商标法中的责任和纪律 392 ■ 申请商标注册或者办理其他商标事宜的文件格式 392 ■ 商标专用权的质押 393 ■ 商标专用权质押合同 394
- 商标权质押登记程序 395 ■ 商标专用权质押登记的撤销、变更和补充 395 ■ 注册商标专用权的财产保全 395

第三编 著作权法

第一章 著作权的保护客体

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 作品 399 ■ 创作 400 ■ 作品的思想与表达 400 ■ 著作权的客体与作品的载体 401 ■ 作品受著作权法保护的条件 401 ■ 作品的种类 402 ■ 文字作品 403
- 口述作品 403 ■ 音乐作品 403 ■ 戏剧作品 403 ■ 曲艺作品 404 ■ 舞蹈作品 404
- 杂技艺术作品 404 ■ 美术作品 405 ■ 建筑作品 405 ■ 摄影作品 405 ■ 电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品 405 ■ 图形作品 406 ■ 模型作品 406
- 计算机软件 406 ■ 民间文学艺术作品 409 ■ 汇编作品 409 ■ 法律、行政法规规定的其他作品 409 ■ 艺术性体育项目的著作权问题 409 ■ 标准的著作权问题 410
- 著作权法不保护的作品 412 ■ 不适用著作权法的事项 414 ■ 官方文件及其官方译文 414 ■ 时事新闻 415 ■ 历法、通用数表、通用表格和公式 415

第二章 著作权人的权利及保护期

▶ 本章为读者提供与以下题目有关的法律问题的专家意见及法律依据

- 著作权的产生 416 ■ 著作权人的权利 417 ■ 发表权 418 ■ 署名权 418 ■ 修改权 419 ■ 保护作品完整权 420 ■ 复制权 420 ■ 发行权 421 ■ 出租权 422 ■ 展览权 422 ■ 表演权 422 ■ 放映权 423 ■ 广播权 423 ■ 信息网络传播权 424 ■ 摄制权 424 ■ 改编权 424 ■ 翻译权 425 ■ 汇编权 426 ■ 应当由著作权人享有的其他