

“十五”国家重点图书出版规划
世纪法学研究生参考书系列

知识产权基本问题研究

吴汉东 等◎著

中国人民大学出版社

吴汉东 等◎著

知识产权基本问题研究

中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权基本问题研究/吴汉东等著.

北京: 中国人民大学出版社, 2005

(21 世纪法学研究生参考书系列)

“十五”国家重点图书出版规划

ISBN 7- 300-04733-5

I. 知…

II. 吴…

III. 知识产权-研究-研究生-教学参考资料

IV. D913. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 133296 号

“十五”国家重点图书出版规划

21 世纪法学研究生参考书系列

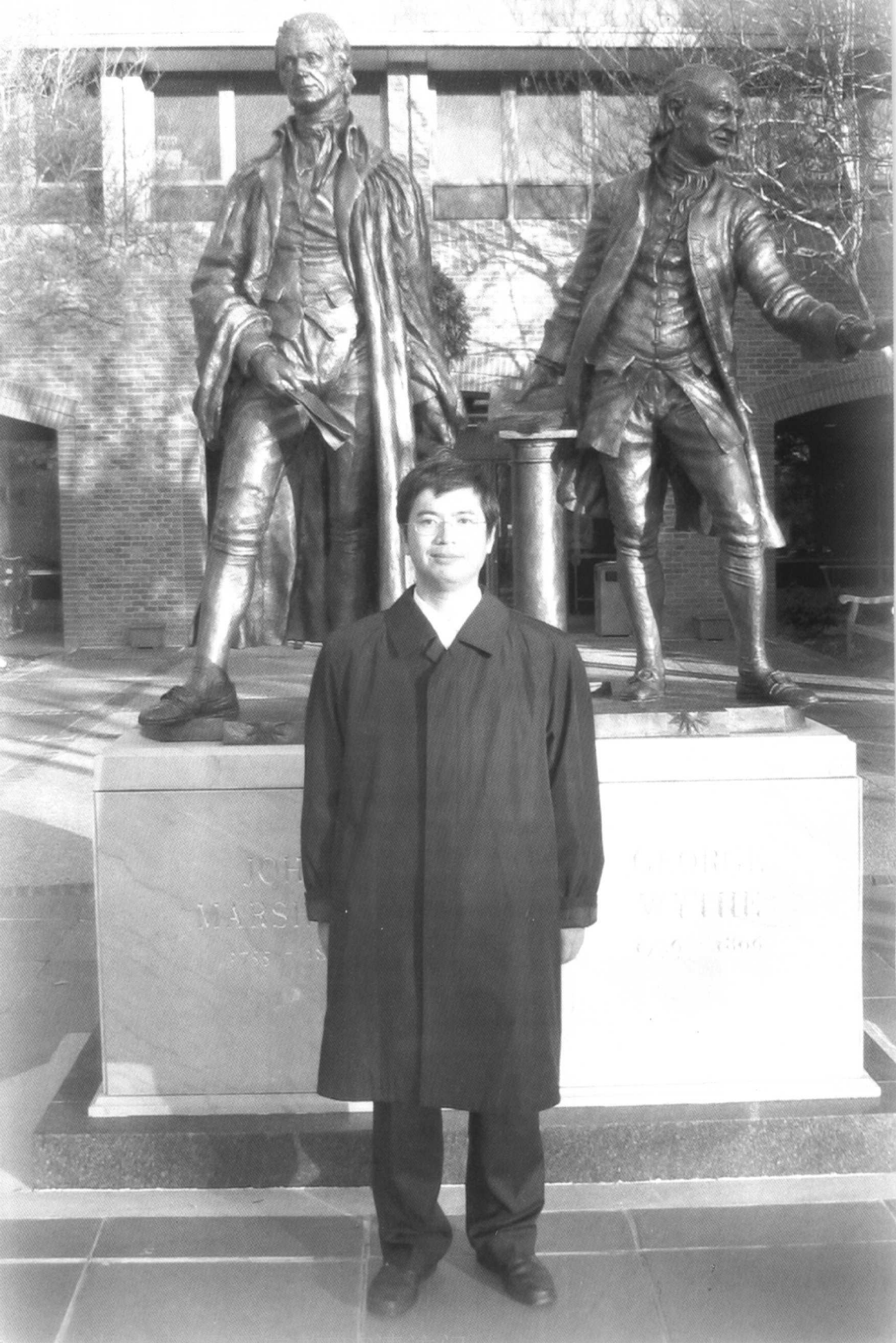
知识产权基本问题研究

吴汉东 等著

出版发行	中国人民大学出版社		
社 址	北京中关村大街 31 号	邮政编码	100080
电 话	010-62511242 (总编室)	010-62511239 (出版部)	
	010-82501766 (邮购部)	010-62514148 (门市部)	
	010-62515195 (发行公司)	010-62515275 (盗版举报)	
网 址	http://www.crup.com.cn http://www.ttrnet.com (人大教研网)		
印 刷	河北三河市新世纪印务有限公司		
开 本	965×1300 毫米 1/16	版 次	2005 年 3 月第 1 版
印 张	54.75 插页 4	印 次	2005 年 3 月第 1 次印刷
字 数	910 000	定 价	68.00 元

版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换









作者简介

吴汉东，法学博士，教育部高校人文社科重点研究基地中南财经政法大学知识产权研究中心主任、教授，民商法专业博士生导师，兼任教育部社会科学委员会委员、中国法学会民法研究会副会长、中国知识产权研究会副会长。著有《著作权合理使用制度研究》、《西方诸国著作权制度研究》（合著）、《中国区域著作权制度比较研究》（合著）等著作8部，另在《中国社会科学》、《法学研究》、《中国法学》等刊物发表文章八十余篇。论文曾获首届全国优秀博士论文奖、司法部优秀科研成果一等奖、湖北省政府社会科学优秀科研成果一等奖、教育部人文社科优秀科研成果二等奖等。

胡开忠，法学博士，教育部高校人文社科重点研究基地中南财经政法大学知识产权研究中心副主任、副教授。已在《法学》、《法商研究》、《法律评论》等刊物上发表论文三十余篇，著有《西方诸国著作权制度研究》（合著）、《权利质权制度研究》、《知识产权法比较研究》等多部著作。曾获2002年度司法部法学教材和法学科研成果一等奖、武汉市科技进步奖二等奖。

董炳和，法学博士，苏州大学王健法学院教授，硕士研究生导师，教育部高校人文社科重点研究基地中南财经政法大学知识产权研究中心兼职研究员。主持国家社科基金项目1项，参加多项；曾两次荣获山东省社科优秀成果奖。主要著作有《计算机法》（合著）、《新闻侵权与赔偿》、《知识产权的国际保护》（合著）等，发表学术论文四十余篇。

穆令，法学博士，中国政法大学教授，教育部高校人文社科重点研究基地中南财经政法大学知识产权研究中心兼职研究员，兼任中国法学会知识产权研究会理事、北京仲裁委员会仲裁员。著有《知识产权新视野》、《市场竞争法概论》；主要论文有《技术贸易壁垒与我国应对战略》、《WTO 知识产权协议中的地理标志和我国相关保护制度》、《商标权取得和维持程序中的司法审查》、《论创作形象、名称保护的法律适用》、《对驰名商标特殊保护的若干思考》、《论商标法上的权利限制》。

《知识产权基本问题研究》终于定稿、付梓出版了。

20世纪80年代中期，我和闵锋教授合作编着了《知识产权概论》（1986年内部发行，1987年由中国政法大学出版社出版）。当时的法学界将工业产权置于“经济法”，著作权、发明权、发现权归类于“民法”。我们编着的这本小书，有些创新之处，构建了知识产权制度的完整体系，以至于被称为第一部知识产权法的专门教材，并获得司法部优秀教材奖和湖北省青年社会科学优秀成果一等奖。

20世纪90年代初期，我和曹新明教授组织原中南政法学院知识产权专业教师编写了《知识产权法新论》（由湖北人民出版社于1992年出版），从体系到内容，较以往的教材都有明显的变动。这本书曾被一些高校采用，也被选为湖北省的自学考试教材。

自20世纪90年代中期以来，我受相关机构的委托，先后主编了司法部高等政法院校法学主干课程教材、最高人民法院法官培训教材《知识产权法》（中国政法大学出版社，1998年初版，2004年第3版）、北京大学21世纪法学系列教材《知识产权法学》（北京大学出版社，2000年初版，2003年第2版）、全国自学考试指定教材《知识产权法》（北京大学出版社，2000年初版，2003年第2版）以及教育部普通高等教育“十五”国家级规划教材《知识产权法》（法律出版社，2004年出版）。上述教材的编写，承蒙北京大学、中国人民大学、中国政法大学、华中科技大学、西南政法大学、华东政法学院、西北政法学院等高校的知识产权学者加盟，教材水平得以提高，教材应用范围日趋广泛。

新千年伊始，我开始酝酿和筹划《知识产权基本问题研究》一书。时过3年，虽延迟交稿，但总算践约。当然，这本书也是我和我的同事、学生共同研究的成果，其中不少章节已在一些学术刊物上率先发

表。该书虽为教材体例，但作者力图反映本领域的最新研究成果，因此有一定的参考价值。

本书由笔者拟纲并修改定稿。其中本人撰写第一编、第五编（杨明博士撰写了该编的部分章节），胡开忠博士撰写了第二编、第三编，张今、董炳和博士撰写了第四编。博士生肖志远、硕士生肖尤丹、杨冠锋、卢海君协助整理文稿、处理文字，在此铭记，以为谢意。

最后，还要感谢全国优秀博士论文作者基金项目给予的资助，感谢法学界诸位同仁及广大读者的关注与指正。

中南财经政法大学知识产权研究中心 吴汉东

2004 年 10 月于武昌南湖

第一编 总论

- 第一章 知识产权的一般原理 / 3
- 第二章 知识产权制度的基本问题 / 64
- 第三章 知识产权国际保护制度 / 131

第二编 著作权法律制度

- 第四章 著作权制度的历史演进 / 165
- 第五章 著作权客体 / 191
- 第六章 著作权主体制度 / 214
- 第七章 著作权的内容 / 235
- 第八章 邻接权制度 / 281
- 第九章 著作权利限制制度 / 300
- 第十章 著作权利利用制度 / 327
- 第十一章 著作权的保护制度 / 335

第三编 专利权法律制度

- 第十二章 专利制度的发展史 / 357
- 第十三章 专利权客体制度 / 381
- 第十四章 专利申请人制度 / 399
- 第十五章 专利权的授权条件 / 406
- 第十六章 专利申请制度 / 418

- 第十七章 专利审批制度 / 429
- 第十八章 专利权的保护期限和内容 / 445
- 第十九章 专利权的限制 / 456
- 第二十章 专利权的保护 / 480

第四编 商标权法律制度

- 第二十一章 商标与商标法 / 497
- 第二十二章 商标的构成条件 / 525
- 第二十三章 商标注册及相关事宜 / 537
- 第二十四章 注册商标的无效 / 553
- 第二十五章 商标权 / 566
- 第二十六章 注册商标专用权的保护 / 594
- 第二十七章 驰名商标的特别保护 / 612
- 第二十八章 集体商标与证明商标 / 628
- 第二十九章 网络环境下的商标问题 / 636

第五编 其他知识产权法律制度

- 第三十章 集成电路布图设计权 / 665
- 第三十一章 植物新品种权 / 689
- 第三十二章 商业秘密权 / 709
- 第三十三章 地理标志权 / 736
- 第三十四章 商号权 / 762
- 第三十五章 域名权 / 785
- 第三十六章 反不正当竞争 / 813

主要参考文献 / 842

第一编 总论

- 第一章 知识产权的一般原理 / 3
 - 引言 / 3
 - 一、知识产权的概念 / 3
 - (一) 知识产权的称谓 / 3
 - (二) 知识产权的定义 / 4
 - (三) 知识产权与无形财产权 / 6
 - (四) 知识产权与信息产权 / 7
 - 二、知识产权的性质 / 8
 - (一) 知识产权的私权本质 / 8
 - (二) 知识产权的人权属性 / 11
 - 三、知识产权的基本特征 / 15
 - (一) 专有性 / 16
 - (二) 地域性 / 18
 - (三) 时间性 / 21
 - 四、知识产权的主体 / 24
 - (一) 原始主体 / 26
 - (二) 继受主体 / 27
 - (三) 外国人主体资格 / 28
 - 五、知识产权的客体 / 30
 - (一) 知识产权客体的概念 / 31

(二) 知识产权客体的分类	34
(三) 知识产权客体的基本特点	36
六、知识产权的利用	38
(一) 知识产权利用的意义	38
(二) 知识产权利用的对象	41
(三) 知识产权利用的类型	44
七、知识产权的保护	50
(一) 知识产权的保护范围	50
(二) 知识产权侵害行为的对象与属性	53
(三) 知识产权损害赔偿的归责原则	54
(四) 侵犯知识产权的法律救济	58
结语	62
第二章 知识产权制度的基本问题	64
引言	64
一、知识产权制度的历史沿革	64
(一) 近代知识产权法产生的社会条件	64
(二) 现代知识产权法发展的基本特点	69
(三) 当代知识产权法变革的主要趋势	73
二、知识产权制度的学理基础	80
(一) 知识产权制度的罗马法基础	80
(二) 知识产权制度的经济学分析	84
(三) 知识产权制度的哲学分析	91
三、知识产权制度的价值目标与作用机制	106
(一) 知识产权法的价值目标	106
(二) 知识产权制度的作用机制	110
四、知识产权制度的体系范围	114
(一) 立法文件中的知识产权制度体系	114
(二) 学术著述中的知识产权制度体系	117
(三) 发展中的知识产权制度体系	118
五、知识产权制度的民法定位	121
(一) 知识产权法与法律制度体系	121
(二) 近代民法典编纂与知识产权制度产生	122

- (三) 现代民法典体例对知识产权制度的接纳 / 123
- (四) 现代知识产权立法的通行做法 / 126
- (五) 我国知识产权制度的立法选择 / 128

结语 / 129

第三章 知识产权国际保护制度 / 131

引言 / 131

一、知识产权国际保护制度概述 / 131

- (一) 知识产权国际保护制度的成因 / 131
- (二) 知识产权国际保护制度的主要原则 / 133
- (三) 知识产权国际保护制度的历史分期 / 138

二、世界知识产权组织管理下的知识产权国际公约 / 141

- (一) 世界知识产权组织管理的联盟及国际公约 / 141
- (二) 保护工业产权巴黎公约 / 143
- (三) 主要专利国际条约 / 144
- (四) 主要商标国际条约 / 146
- (五) 主要著作权国际条约 / 147
- (六) 《版权条约》和《表演与录音制品条约》 / 149

三、世界贸易组织框架下的《知识产权协定》 / 152

- (一) 《知识产权协定》与世界贸易组织其他协定的关系 / 152
- (二) 《知识产权协定》与其他知识产权国际公约的关系 / 154
- (三) 《知识产权协定》的基本特点 / 156
- (四) 后《知识产权协定》时代的知识产权国际保护 / 159

结语 / 162

第二编 著作权法律制度

第四章 著作权制度的历史演进 / 165

引言 / 165

一、著作权制度的起源与发展 / 165

(一) 原始著作权制度的萌芽 / 165

(二) 两大法系著作权制度的形成 / 167

(三) 我国著作权制度的确立 / 169

二、现代著作权制度的新特点 / 173

(一) 国际著作权保护体系逐渐形成 / 173

(二) 新的著作权权项和与著作权相关的
权利制度陆续出现 / 174

(三) 著作权的保护范围不断扩大 / 175

(四) 两大法系著作权立法差异逐渐缩小 / 175

三、信息时代著作权制度的新展望 / 176

(一) 作品的表现形式多样化 / 176

(二) 作品的归属复杂化 / 178

(三) 著作权的权利内容技术化 / 178

(四) 新型权利处理机制开始萌生 / 183

四、著作权的学说发展 / 185

(一) 精神所有权说 / 185

(二) 商业版权说 / 186

(三) 人格价值观说 / 188

(四) 著作权二元说 / 189

(五) 著作权一元说 / 190

结语 / 190

第五章 著作权客体 / 191

引言 / 191

一、作品受保护的要素 / 191

(一) 作品的定义 / 191

(二) 受保护的要素 / 192

二、作品受保护的要件 / 195

(一) 作品受保护的实质条件 / 195

(二) 作品受保护的形式要件 / 200

三、作品的分类 / 201

(一) 作品类型的拓展 / 201

(二) 作品的类别 / 202