



实用专利丛书
SHIYONGZHUANLICONGSHU

专利复审、 无效、诉讼及行政复议

江镇华 主编

知识产权出版社

实用专利丛书

专利复审、无效、诉讼及行政复议

主 编 江镇华
撰稿人 江镇华 秘凤华
肖莉丽 王 丽

知识产权出版社

图书在版编目(CIP)数据

专利复审、无效、诉讼及行政复议/江镇华主编. 北京:
知识产权出版社, 2004.5

(实用专利丛书)

ISBN 7-80011-924-6

I. 专… II. 江… III. ①专利权法—基本知识—中国
②专利制度 基本知识 中国 IV. D923.42

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 026795 号

本书的所有版权受到保护, 未经出版者书面许可, 任何人不得以任何
方式和方法复制抄袭本书的任何部分, 违者皆须承担全部民事责任
及刑事责任。

实用专利丛书

专利复审、无效、诉讼及行政复议

江镇华 主编

责任编辑: 段红梅 责任校对: 韩秀天

装帧设计: 席恒青 责任出版: 杨宝林

知识产权出版社出版、发行

地址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

通信地址: 北京市海淀区蓟门桥西土城路 6 号 邮编: 100088

<http://www.cnipr.com>

(010)82000893 (010)82000860 转 8101

知识产权出版社电子制印中心印刷

新华书店经销

2004 年 5 月第 1 版 2004 年 5 月第 1 次印刷

850mm×1168mm 1/32 印张: 12.5 字数: 300 千字

印数: 1~5 000 册

ISBN 7-80011-924-6/D·203

定价: 25.00 元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

江镇华简介

江镇华 天津大学教授,专利代理人,国家有突出贡献专家,天津市北洋专利代理事务所所长。广东汕头人,1962年毕业于中山大学,长期从事专利代理、专利教学、专利研究和信息检索等工作。已公开出版著作18部,有的著作还在台湾出版。其著作以构思新颖和能实际问题而受到读者欢迎和好评。他主编的《无线电技术英语入门》印发76万册,在电子领域影响较大。

1984年12月在中国实施专利制度的前夕,江教授撰写的《英文专利文献阅读入门》问世,该书印发5万册,在当年专利界有一定的影响。江教授撰写的《大学生·工程师专利教程》已出至第3版,获中国图书馆学会图书馆学情报学优秀著作特别奖。

江教授在专利代理人资格考试培训方面,尤其是在专利申请文件撰写培训方面,也有独特的研究和作法,培养了大量的专利代理人,效果突出,受到学员的好评和社会的认可。

由于他在专利工作中成绩突出,1992年5月被评为国家教委专利工作先进个人。

为配合2001年7月1日起实施的第二次修改的专利法,由江教授主编的《实用专利丛书》的各分册陆续推出。该丛书是作者长期从事专利工作和专利研究的结晶。

内容提要

本书系统、详尽地讲述专利复审、专利无效、专利诉讼以及专利行政复议等方面的知识。其知识点力求结合专利代理人资格考试大纲所要求的相关内容,以方便应试者使用;书中还提供了一系列的案例,帮助读者更深层次地掌握相关的知识和技能;同时本书编写了100道测试题并给出了参考答案,以便于读者检查和了解自己的学习效果。

本书是作者多年从事专利教学、专利研究、专利代理实践的结晶,理论联系实际,针对性强。

读者对象:专利工作者、专利代理人资格考试应试者、法律工作者、科技管理人员等。

本书所用主要简略名称

简略名称	全 称
专利法	中华人民共和国专利法 (1984 年制定公布,1992 年、2001 年修改)
专利法实施细则	中华人民共和国专利法实施细则 (2001 年 6 月制定公布)
审查指南	中华人民共和国国家知识产权局审查指南 (2001 年 10 月公布)
民事诉讼法	中华人民共和国民事诉讼法 (1991 年制定公布)
行政诉讼法	中华人民共和国行政诉讼法 (1989 年制定公布)
行政复议法	中华人民共和国行政复议法 (1999 年制定公布)

前 言

我国第一部专利法于1985年4月1日开始实施,这是一个多么令人难忘的时刻!从此,中国有了自己的专利制度。为了使专利制度日臻完善,我国专利法又作了一系列的修订,1993年1月1日和2001年7月1日相继实施第二部和第三部专利法。新修改后的专利法及其实施细则更加完善,在专利保护期限和保护范围等方面达到了世界贸易组织(WTO)的要求。

如今专利制度在我国的作用正在不断地加强。它已成为提升科技创新能力和国家核心竞争力的制度保证。专利制度是一种促进科技进步、提高我国科技经济竞争力的内在机制。在企业与企业、国与国之间的竞争当中,专利制度越来越发挥核心作用。

随着我国专利申请量的不断增加,专利复审、专利无效、专利诉讼及专利行政复议的案件也在不断增加。处理上述各类案件要求代理人具有极高的综合素质。换句话说,如果专利代理人熟悉专利相关法律、专业技术、情报检索和外语等方面的知识和技能,将处于极为有利的地位。因而,作为一名专利工作者,需要不断学习、不断充电,以提高自己的业务素质。

为了帮助读者掌握专利复审、专利无效、专利诉讼及专利行政复议等方面的知识和技能,作者编写了这本书。本书是作者长期从事专利教学、专利研究、专利代理和专利检索工作的结晶。在选材方面,凡是有实用价值的、读者关心的内容,力求详细介绍;凡是读者需要查阅的工具性资料,也尽力给予提供。

本书在撰写过程中得到了北洋专利代理事务所朋友们的大力支持和热情帮助,再次向他们表示衷心的感谢。

由于时间仓促和作者水平有限,不当与疏漏之处在所难免,恳请同行、专家和读者不吝赐教。

作 者

2004 年春于北洋专利事务所

目 录

第一章 复审和无效宣告程序概述	(1)
第一节 专利复审委员会的组成和任务	(1)
一、专利复审委员会的组成	(1)
二、专利复审委员会的任务	(1)
(一)对复审请求进行审查	(1)
(二)对专利权无效宣告请求进行审查	(2)
(三)出庭应诉	(2)
第二节 复审和无效宣告程序共同遵循的规则	(2)
一、复审和无效宣告程序共同适用的审查原则	(2)
(一)合法原则	(2)
(二)公正执法原则	(2)
(三)请求原则	(2)
(四)依职权调查原则	(3)
(五)听证原则	(3)
(六)公开原则	(3)
二、合议组及合议审查制度	(3)
(一)合议组	(3)
(二)合议审查制度	(4)
三、回避制度	(4)
(一)自行回避	(4)
(二)当事人请求回避	(5)
四、审查决定的审批、构成和公开出版	(5)
(一)审查决定的审批	(5)
(二)审查决定的构成	(6)
(三)审查决定的出版	(7)

五、更正制度	(8)
(一)受理的更正	(8)
(二)通知书的更正	(8)
(三)审查决定的更正	(8)
(四)视为撤回的更正	(8)
(五)其他处理决定的更正	(8)
第二章 复审程序	(9)
第一节 设置复审程序的目的和法律依据	(9)
一、设置复审程序的目的	(9)
二、设置复审程序的法律依据	(9)
三、复审程序中应遵循的相关法律	(9)
第二节 复审请求的审查	(11)
一、复审程序的审查原则	(11)
(一)避免审级损失原则	(11)
(二)程序经济原则	(11)
二、复审程序启动的条件	(11)
(一)专利申请被国家知识产权局驳回	(11)
(二)提交复审请求书和必要的证据	(11)
(三)在规定的期限内提出请求	(13)
(四)在规定的期限内缴纳复审费	(13)
三、复审程序的审查流程	(13)
(一)形式审查	(13)
(二)前置审查	(15)
(三)合议审查	(16)
(四)复审决定的类型	(17)
(五)复审决定的生效	(18)
(六)复审程序的终止与审批程序的继续	(18)
四、复审程序中的有关期限	(19)
五、复审程序的审查流程示意图	(20)
第三节 复审程序与审查程序的区别	(21)
一、审查部门不同	(21)

二、审理方式不同	(21)
三、审查内容不同	(21)
第四节 复审程序实例	(22)
第三章 专利权无效宣告程序	(28)
第一节 设置无效宣告程序的目的和法律依据	(28)
一、设置无效宣告程序的目的	(28)
二、设置无效宣告程序的法律依据	(28)
三、无效宣告程序中应遵循的相关法律	(28)
第二节 无效宣告程序的审查	(31)
一、无效宣告程序的审查原则	(31)
(一)请求原则	(31)
(二)依职权调查原则	(32)
(三)一事不再理原则	(32)
(四)当事人处置原则	(32)
(五)合案审查原则	(33)
(六)保密原则	(33)
二、无效宣告程序启动的条件	(33)
(一)专利申请被国家知识产权局授权公告	(33)
(二)提交无效宣告请求书及必要的证据或证明文件	(33)
(三)在规定时间内缴纳无效宣告请求费	(37)
三、无效宣告程序的审查流程	(37)
(一)形式审查	(37)
(二)合议审查	(40)
(三)无效宣告程序的审查决定	(44)
(四)无效宣告程序的中止	(44)
(五)无效宣告程序的终止	(45)
(六)专利权被宣告无效的法律效力	(46)
四、无效宣告程序中的有关期限	(46)
五、无效宣告程序流程示意图	(47)
第三节 无效宣告程序实例	(48)

第四章 复审和无效宣告程序中的其他规定	(58)
第一节 复审和无效宣告程序中的口头审理	(58)
一、口头审理的提出及理由	(58)
(一)口头审理的提出	(58)
(二)口头审理的理由	(58)
二、口头审理的通知和规定	(59)
(一)口头审理的通知	(59)
(二)口头审理的规定	(59)
三、口头审理的中止	(60)
四、口头审理的终止	(60)
五、当事人缺席	(60)
六、口头审理中当事人的权利和义务	(60)
(一)当事人的权利	(60)
(二)当事人的义务	(61)
第二节 专利复审及无效中的证据	(61)
一、证据的种类	(61)
二、举证责任	(61)
(一)举证责任的概念	(61)
(二)举证责任的相关规定	(62)
(三)复审程序中的举证责任	(63)
(四)无效宣告程序中的举证责任	(63)
三、证据认定	(64)
(一)证据的审查核实	(64)
(二)使用间接证据认定事实必须遵循的原则	(64)
(三)无效宣告案件中证据的认定	(65)
第三节 公开的认定	(65)
一、出版物公开	(66)
(一)出版物公开的含义	(66)
(二)出版物公开日的确定	(66)
(三)出版物公开的认定原则	(66)
(四)出版物公开的证据	(66)
二、使用公开	(67)

(一)使用公开的含义	(67)
(二)使用公开的公开日的确定	(67)
(三)使用公开的认定原则	(67)
(四)使用公开的实务认定	(68)
三、口头公开	(71)
(一)口头公开的认定	(71)
(二)口头公开的公开日的确定	(71)
(三)使用公开或者口头公开以书面或者其他方式记载	(71)
四、其他方式公开	(72)
第四节 实用新型创造性的判断	(72)
一、现有技术的领域	(72)
二、现有技术的数量	(72)
三、不予考虑的技术特征	(72)
第五节 外观设计相同和相近似的判断	(73)
一、判断主体和客体	(73)
(一)判断主体及其特点	(73)
(二)判断客体及其类型	(74)
二、判断原则	(74)
三、判断方式	(75)
(一)产品要部的确定	(75)
(二)单独对比	(75)
(三)隔离对比	(75)
(四)直接观察	(75)
(五)综合判断	(76)
四、判断基准	(76)
(一)外观设计相同性的判断	(76)
(二)外观设计相近似的判断	(77)
第五章 专利民事诉讼的原则与制度	(79)
第一节 民事诉讼的基本原则	(79)
一、与行政、刑事诉讼共有的原则	(79)
(一)人民法院独立行使审判权原则	(79)

(二)以事实为根据,以法律为准绳原则	(80)
(三)当事人诉讼法律地位平等原则	(80)
(四)使用本民族语言文字进行诉讼原则	(80)
(五)辩论原则	(80)
(六)人民检察院对诉讼进行法律监督原则	(81)
(七)同等原则和对等原则	(81)
二、民事诉讼特有的原则	(81)
(一)处分原则	(81)
(二)人民法院调解原则	(82)
第二节 民事诉讼的基本制度	(82)
一、合议制度	(82)
二、回避制度	(83)
(一)回避的法定原因与适用对象	(83)
(二)回避的方式与程序	(84)
三、公开审判制度	(84)
四、两审终审制度	(85)
第三节 专利民事诉讼的受案范围	(85)
一、专利民事诉讼的受案范围	(85)
(一)专利权属纠纷案件	(85)
(二)专利合同纠纷案件	(88)
(三)专利侵权纠纷案件	(90)
(四)假冒他人专利纠纷案件	(91)
(五)临时保护期内使用费纠纷案件	(93)
(六)奖励纠纷案件	(93)
(七)临时措施案件	(94)
(八)发明人、设计人资格纠纷案件	(95)
二、专利民事纠纷的其他救济途径	(95)
(一)请求管理专利工作的部门处理或调解	(95)
(二)对合同纠纷申请仲裁	(96)
第四节 专利民事案件的管辖	(97)
一、专利民事案件管辖的具体规定	(97)
(一)专利民事案件的级别管辖	(97)

(二)专利民事案件的地域管辖	(97)
(三)专利民事案件的协议管辖	(98)
二、管辖权异议	(99)
第五节 专利民事诉讼的当事人和诉讼代理人	(99)
一、当事人	(99)
(一)当事人的诉讼权利	(99)
(二)当事人的诉讼义务	(100)
(三)必要共同诉讼的当事人	(100)
二、第三人	(100)
(一)有独立请求权的第三人	(100)
(二)无独立请求权的第三人	(101)
三、诉讼代理人	(101)
(一)法定诉讼代理人	(101)
(二)指定诉讼代理人	(101)
(三)委托诉讼代理人	(102)
第六节 专利民事诉讼证据	(102)
一、民事诉讼证据概述	(103)
(一)民事诉讼证据的特征	(103)
(二)民事诉讼证据的分类	(103)
(三)民事诉讼证据的形式	(104)
二、当事人的举证责任	(106)
(一)举证责任的一般原则	(106)
(二)新产品制造方法专利的举证责任倒置	(106)
(三)实用新型专利权人的特别举证责任	(107)
(四)举证的形式要求	(107)
三、民事诉讼证据的保全	(108)
四、举证时限与证据交换	(109)
(一)举证时限	(109)
(二)证据交换	(110)
(三)新证据的提出	(111)
五、证据的质证和认证	(111)
(一)质证	(111)

(二) 认证	(111)
第七节 专利民事诉讼保障制度	(112)
一、财产保全制度	(112)
(一) 财产保全制度的一般规定	(112)
(二) 专利民事诉讼中的财产保全	(113)
二、先予执行程序	(114)
第八节 期间、送达和诉讼费用	(115)
一、期间	(115)
二、送达	(115)
三、诉讼费用的概念和种类	(116)
(一) 案件受理费	(116)
(二) 申请费	(117)
(三) 其他诉讼费用	(118)
四、诉讼费用的负担	(118)
(一) 诉讼费用的交纳	(118)
(二) 诉讼费用的负担原则	(118)
第九节 涉外专利民事诉讼	(119)
一、涉外民事诉讼的含义	(119)
二、涉外民事诉讼的一般原则	(120)
(一) 适用我国民事诉讼法原则	(120)
(二) 信守国际条约原则	(120)
(三) 尊重外交特权与豁免原则	(120)
(四) 使用我国通用语言文字的原则	(120)
(五) 委托我国律师代理诉讼的原则	(120)
三、涉外民事诉讼的管辖	(121)
(一) 地域管辖	(121)
(二) 协议管辖	(121)
(三) 涉及港澳台同胞案件的管辖	(122)
四、涉外民事诉讼的期间	(123)
五、涉外财产保全	(123)
六、涉外仲裁与涉外民事诉讼的关系	(123)

第六章 专利民事诉讼程序	(125)
第一节 一审程序	(125)
一、起诉与受理	(125)
(一)起诉的条件	(125)
(二)起诉的审查与受理	(125)
二、审前准备程序	(126)
三、开庭审理	(127)
(一)开庭准备	(127)
(二)法庭调查	(128)
(三)法庭辩论	(129)
(四)案件评议和宣告判决	(129)
四、审结期限	(129)
第二节 民事诉讼程序中的特殊情况	(129)
一、延期审理	(129)
二、撤诉	(130)
(一)申请撤诉	(130)
(二)按撤诉处理	(130)
三、缺席判决	(130)
四、诉讼中止	(131)
(一)诉讼中止的一般规定	(131)
(二)专利侵权诉讼的诉讼中止	(132)
第三节 二审程序	(133)
一、上诉的条件	(133)
二、上诉的程序	(134)
(一)上诉案件的受理	(134)
(二)上诉案件的撤回	(135)
(三)上诉案件的审理	(135)
(四)上诉案件的判决与裁定	(136)
第四节 审判监督程序	(137)
一、审判监督程序的提起	(138)
(一)人民法院依职权提起再审	(138)
(二)人民检察院提出抗诉	(138)