

商标纠纷

诉讼指引与实务解答

主 编 许伟基

副主编 金民珍

TRADEMARK DISPUTES
ACTION GUIDE AND PRACTICE ANSWERS



根据2012年新民事诉讼法编写

- 商标纠纷审理流程
- 地名作为商标保护的的条件
- 超出说明或者描述范围使用描述性商标构成商标侵权
- 商标近似和类似商品的判断
- 未注册驰名商标的认定与保护
- 注册商标与在先企业名称之间权利冲突的处理
- 商标侵权诉讼中损害赔偿数额的确定

诉讼指引与实务解答丛书

商标纠纷

诉讼指引与实务解答

主 编 许伟基

副主编 金民珍

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

商标纠纷诉讼指引与实务解答 / 许伟基主编. —北京: 法律出版社, 2013. 1

ISBN 978 - 7 - 5118 - 3691 - 5

I. ①商… II. ①许… III. ①商标法—民事诉讼—法律解释—中国 IV. ①D923.43

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 144445 号

商标纠纷诉讼指引与实务解答
许伟基 主编

编辑统筹 大众出版分社
责任编辑 林 喆
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

开本 A5

总发行 中国法律图书有限公司

印张 10.25

经销 新华书店

字数 235 千

印刷 永恒印刷有限公司

版本 2013 年 1 月第 1 版

责任印制 沙 磊

印次 2013 年 1 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 3691 - 5

定价:25.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

法律单行本实用问题版丛书

- | | |
|---------------------|------|
| 1. 中华人民共和国宪法 | 12 元 |
| 2. 中华人民共和国民法通则 | 8 元 |
| 3. 中华人民共和国物权法 | 15 元 |
| 4. 中华人民共和国合同法 | 15 元 |
| 5. 中华人民共和国劳动法 | 15 元 |
| 6. 中华人民共和国劳动合同法 | 15 元 |
| 7. 中华人民共和国道路交通安全法 | 15 元 |
| 8. 中华人民共和国婚姻法 | 12 元 |
| 9. 中华人民共和国继承法 | 8 元 |
| 10. 中华人民共和国公司法 | 15 元 |
| 11. 中华人民共和国保险法 | 12 元 |
| 12. 中华人民共和国刑法 | 25 元 |
| 13. 中华人民共和国消费者权益保护法 | 12 元 |
| 14. 中华人民共和国农村土地承包法 | 12 元 |
| 15. 国有土地上房屋征收与补偿条例 | 12 元 |
| 16. 工伤保险条例 | 15 元 |
| 17. 中华人民共和国刑事诉讼法 | 32 元 |
| 18. 中华人民共和国民事诉讼法 | 25 元 |
| 19. 中华人民共和国社会保险法 | 12 元 |
| 20. 中华人民共和国侵权责任法 | 15 元 |
| 21. 中华人民共和国个人所得税法 | 15 元 |
| 22. 中华人民共和国未成年人保护法 | 15 元 |
| 23. 中华人民共和国妇女权益保障法 | 12 元 |
| 24. 物业管理条例 | 15 元 |
| 25. 中华人民共和国人民调解法 | 10 元 |
| 26. 中华人民共和国治安管理处罚法 | 15 元 |
| 27. 中华人民共和国食品安全法 | 15 元 |
| 28. 中华人民共和国环境保护法 | 39 元 |
| 29. 中华人民共和国著作权法 | 10 元 |
| 30. 中华人民共和国专利法 | 18 元 |
| 31. 中华人民共和国商标法 | 10 元 |

以案说法纠纷处理锦囊系列

- | | |
|----------------|------|
| 1. 婚姻家庭纠纷处理 | 29 元 |
| 2. 道路交通纠纷处理 | 29 元 |
| 3. 房屋征收与补偿纠纷处理 | 32 元 |
| 4. 五险一金纠纷处理 | 35 元 |
| 5. 医疗纠纷处理 | 32 元 |
| 6. 劳动合同纠纷处理 | 39 元 |
| 7. 物业纠纷处理 | 29 元 |
| 8. 继承纠纷处理 | 28 元 |
| 9. 工伤纠纷处理 | 28 元 |
| 10. 二手房买卖纠纷处理 | 35 元 |
| 11. 公司纠纷处理 | 28 元 |
| 12. 保险纠纷处理 | 28 元 |

索赔技巧和赔偿计算标准丛书

- | | |
|-------------------------|------|
| 1. 环境污染索赔技巧和赔偿计算标准 | 22 元 |
| 2. 交通事故索赔技巧和赔偿计算标准 | 26 元 |
| 3. 征地安置补偿索赔技巧和赔偿计算标准 | 25 元 |
| 4. 离婚财产分割、损害索赔技巧和赔偿计算标准 | 25 元 |
| 5. 五险一金索赔技巧和赔偿计算标准 | 30 元 |
| 6. 学生伤害索赔技巧和赔偿计算标准 | 22 元 |
| 7. 产品责任损害索赔技巧和赔偿计算标准 | 26 元 |
| 8. 工伤索赔技巧和赔偿计算标准 | 28 元 |

诉讼指引与实务解答系列

- | | |
|----------------------|------|
| 1. 房屋租赁合同纠纷诉讼指引与实务解答 | 35 元 |
| 2. 建设工程合同纠纷诉讼指引与实务解答 | 49 元 |
| 3. 劳动争议纠纷诉讼指引与实务解答 | 48 元 |
| 4. 道路交通纠纷诉讼指引与实务解答 | 28 元 |
| 5. 保险合同纠纷诉讼指引与实务解答 | 29 元 |
| 6. 继承纠纷诉讼指引与实务解答 | 29 元 |
| 7. 旅游纠纷诉讼指引与实务解答 | 22 元 |
| 8. 著作权纠纷诉讼指引与实务解答 | 20 元 |
| 9. 商标纠纷诉讼指引与实务解答 | 25 元 |
| 10. 婚姻家庭纠纷诉讼指引与实务解答 | 28 元 |

商标纠纷 诉讼指引与实务解答

主 编：

许伟基 上海市黄浦区人民法院院长

副主编：

金民珍 上海市黄浦区人民法院副院长

编委会成员：

凌 崧 上海市黄浦区人民法院民三庭庭长、法律硕士

陈亚男 上海市第二中级人民法院助理审判员、法学硕士

凌宗亮 上海市第二中级人民法院助理审判员、法学硕士

韩 敏 上海市黄浦区人民法院法官助理、法学硕士

出版说明

近年来,人民法院的案件数量一直处于增长的态势,不少地区的法官面临巨大的办案压力,当事人基本法律知识的欠缺在一定程度上也加大了案件处理的难度。为了帮助法官有效地提升办理案件的审判质量、效率和效果,让当事人了解法院诉讼的流程、步骤和常见法律问题,促使当事人服判息诉,做到案结事了,实现“群众诉求妥善解决、矛盾纠纷有效化解、两个效果相得益彰”的目标。我们从法官办案和对当事人进行诉讼指引两个角度出发,规划设计了《诉讼指引与实务解答》系列丛书。

丛书特点:

1. 指引性、指导性

紧紧抓住各类纠纷诉讼活动的每个流程,指明诉讼各个阶段当事人所需提供的材料以及法官需要审查的内容,让当事人的诉讼活动更加流畅、高效。

2. 实践性、权威性

通过梳理、提炼、总结、归纳审判实践中遇到的常见、疑难新型问题,结合实践中的典型案例,运用法官的专业知识和办案经验,将这些问题通过简单明了的文字,生动清晰地予以分析解答。

3. 全面性、系统性

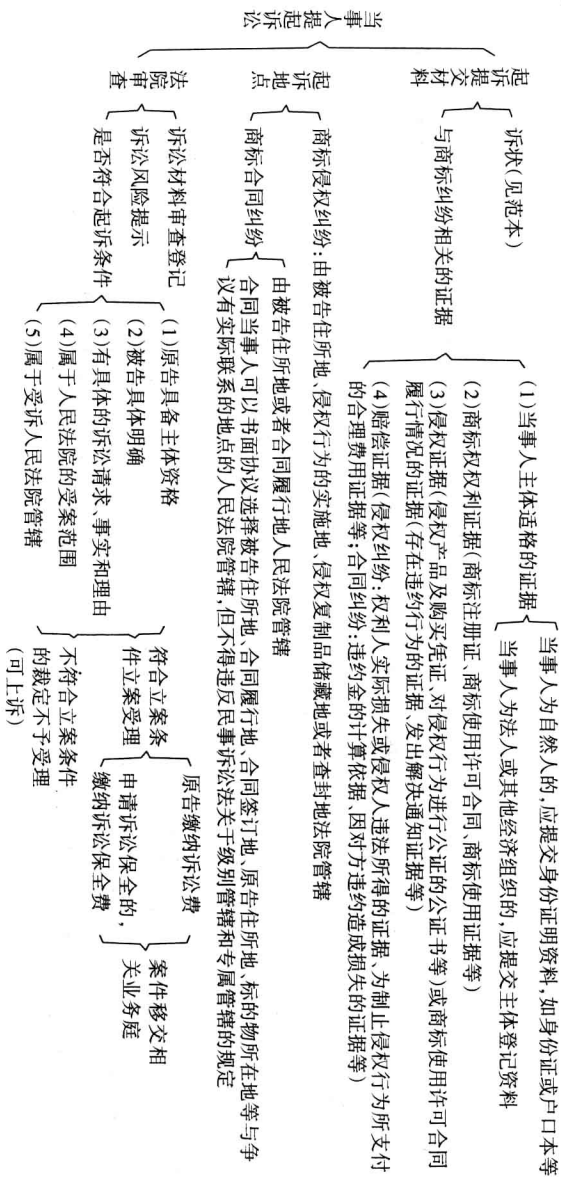
程序指引与实体问题处理兼备,流程部分的介绍系统清晰;实务问题的解答全面涵盖了各领域的常见、疑难新型问题。

追求法律实践问题的细致解答是我们的根本宗旨,但鉴于编者水平、精力有限,不完善之处在所难免,希望读者提出宝贵意见,以帮助我们在修订、再版时加以完善。

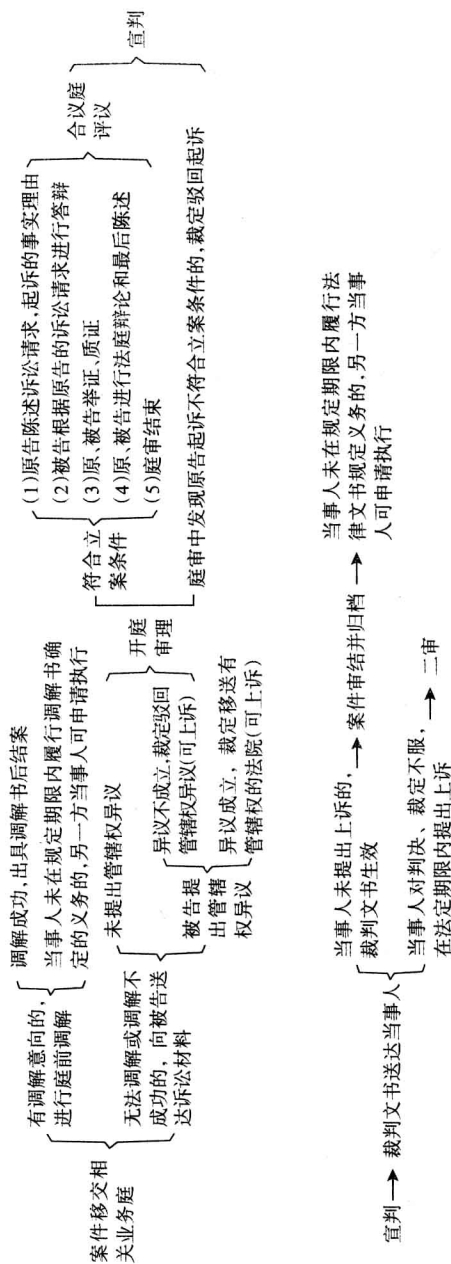
邮箱:dazhong@lawpress.com.cn

编者
2012年12月

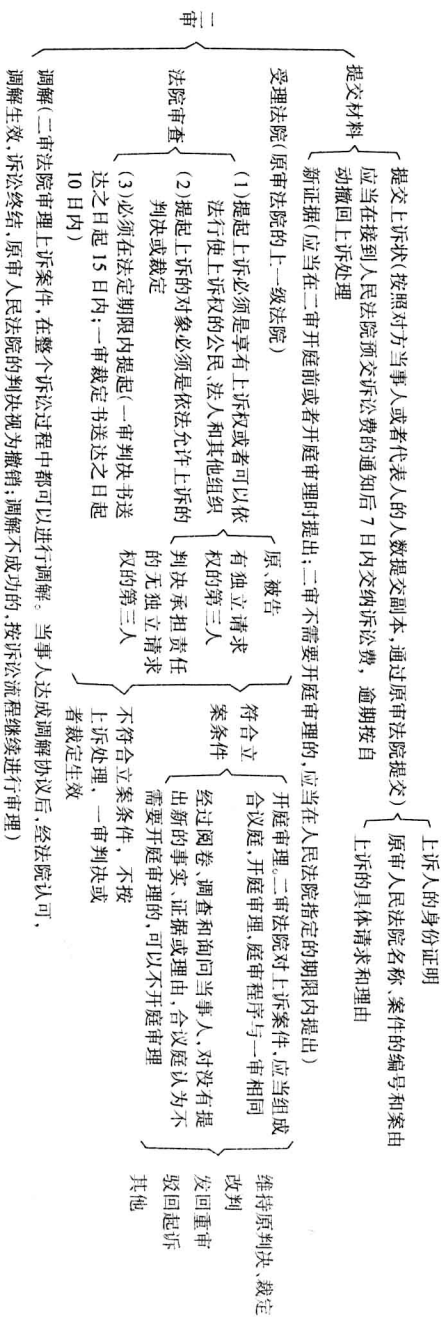
商标纠纷诉讼指引流程图(1)



商标纠纷诉讼指引流程图(2)



商标纠纷诉讼指引流程图(3)



法律、法规、司法解释简称一览

《中华人民共和国民事诉讼法通则》 简称《民法通则》

《中华人民共和国民事诉讼法》 简称《民事诉讼法》

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》 简称《民事诉讼法意见》

《最高人民法院关于适用〈诉讼费用交纳办法〉的通知》 简称《适用〈诉讼费用交纳办法〉的通知》

《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》 简称《证据规定》

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉执行程序若干问题的解释》 简称《执行程序解释》

《最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定》 简称《执行规定》

《中华人民共和国仲裁法》 简称《仲裁法》

《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释》 简称《行政诉讼法解释》

《最高人民法院关于审理商标案件有关管辖和法律适用范围问题的解释》 简称《关于商标案件管辖和法律适用范围的解释》

《最高人民法院关于涉及驰名商标认定的民事纠纷案件管辖问题的通知》 简称《关于涉驰名商标认定案件的管辖问题的通知》

《最高人民法院关于诉前停止侵犯注册商标专用权行为和保全证据适用法律问题的解释》 简称《诉前停止侵犯注册商标专用权行为和保全证据适用法律问题的解释》

《中华人民共和国商标法》 简称《商标法》

《中华人民共和国商标法实施条例》 简称《商标法实施条例》

《最高人民法院关于审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》 简称《关于审理商标案件适用法律的解释》

《最高人民法院关于审理注册商标、企业名称与在先权利冲突的民事纠纷案件若干问题的规定》 简称《关于注册商标、企业名称与在先权利冲突的若干规定》

《最高人民法院关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件应用法律

若干问题的解释》 简称《关于驰名商标的若干解释》

《最高人民法院关于审理涉及计算机网络域名民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》 简称《关于网络域名纠纷案件的解释》

《中华人民共和国著作权法》 简称《著作权法》

《中华人民共和国反不正当竞争法》 简称《反不正当竞争法》

《最高人民法院关于审理不正当竞争民事案件应用法律若干问题的解释》 简称《关于不正当竞争案件的若干解释》

《中华人民共和国侵权责任法》 简称《侵权责任法》

《中华人民共和国刑法》 简称《刑法》

《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释》 简称《两高知识产权刑事解释》

目 录

上篇 纠纷诉讼指引

第一章 概述	003
第一节 商标概述	003
第二节 商标纠纷的类型及主要特点	005
第三节 商标纠纷的解决途径	007
第四节 商标纠纷诉讼前的准备	009
第五节 商标纠纷的诉讼流程	010
第二章 程序	016
第一节 起诉	016
第二节 受理和管辖	021
第三节 委托诉讼代理人	027
第四节 特殊程序	028
第五节 审理	034
第六节 上诉	050
第七节 执行	053
第八节 诉讼时效及审限	057

下篇 实务问题解答

第一章 注册商标的保护条件	063
1. 通用名称等不具有显著性的标志在获得“第二含义”时亦能成 为注册商标获得法律保护	063

2. 地名作为商标保护的条件	067
第二章 注册商标的转让与许可使用	072
3. 注册商标的转让与移转应当进行区分	072
4. 自己的商标可以许可他人使用	075
5. 未注册的商标可以用来开展特许经营	077
6. 商标特许经营中特许人欺诈的判断	080
第三章 注册商标专用权的限制	084
7. 为表明地理来源可正当使用已被注册为商标的地名	084
8. 为说明需要可正当使用已被注册为商标的商品通用名称	087
9. 超出说明或描述范围使用描述性商标构成商标侵权	091
第四章 侵犯注册商标专用权的一般问题	094
10. 在相同或类似商品上使用他人的注册商标或与他人注册商标近似的商标构成侵权	094
11. 商标近似和类似商品的判断	097
12. 在他人注册商标使用的服务类似的服务中使用与他人注册商标近似的商标构成侵权	104
13. 商标侵权意义上的“商标使用”的含义	107
14. 销售商销售侵犯他人注册商标的商品的责任承担	111
第五章 驰名商标与未注册商标的法律保护	115
15. 涉及不相同、不类似商品的侵权诉讼,需要通过认定驰名商标进行跨类保护	115
16. 司法实践中认定驰名商标应当考虑的因素	118
17. 未注册驰名商标的认定与保护	121
18. 申请商标注册不得以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标	124
19. 符合条件的未注册商标可以作为知名商品特有名称受到反不正当竞争法的保护	127

第六章 商标权与其他权利冲突的处理	131
20. 使用经合法登记的企业名称亦有可能侵犯注册商标专用权	131
21. 合理把握“停止使用企业名称”与“规范使用企业名称”两种民事责任承担方式	136
22. 注册商标与在先企业名称之间权利冲突的处理	139
23. 注册商标之间权利冲突的处理	148
24. 注册商标与著作权权利冲突的处理	152
25. 注册商标与域名之间权利冲突的处理	155
第七章 特殊主体的商标侵权判断	160
26. 市场管理公司知道市场内存在商标侵权行为而不加以制止的应承担帮助侵权责任	160
27. 卖家在购物网站上销售假冒商品时,购物网站不具有过错的无需承担帮助侵权责任	163
28. 搜索引擎搜索出的网页涉嫌侵权时,搜索引擎服务商未尽合理注意义务的应承担帮助侵权责任	166
29. 接受国外客户委托贴牌加工,加工后的商品全部销往国外的,贴牌加工方不侵犯国内商标权人的权利	170
30. 商标权人发出侵权警告却迟迟不起诉时,被警告方可以提起确认不侵权诉讼	173
第八章 商标侵权的民事责任	176
31. 商标侵权诉讼中消除影响与赔礼道歉民事责任的区分与适用	176
32. 商标侵权诉讼中损害赔偿数额的确定	179
第九章 注册商标的刑事保护	184
33. 假冒注册商标罪的司法认定	184
34. 销售假冒注册商标商品罪的司法认定	186
35. 非法制造、销售非法制造的注册商标标识罪的司法认定	189

附录 相关法律法规、司法解释

程序部分:

中华人民共和国民事诉讼法通则(节录)	195
中华人民共和国民事诉讼法(节录)	196
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见(节录)	215
诉讼费用交纳办法(节录)	222
最高人民法院关于适用《诉讼费用交纳办法》的通知	230
最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定(节录)	231
最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》执行程序若干问题的解释(节录)	240
最高人民法院关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)(节录)	241
最高人民法院关于当事人申请财产保全错误造成案外人损失应否承担赔偿责任问题的解释	242
中华人民共和国仲裁法(节录)	243
最高人民法院关于执行《中华人民共和国行政诉讼法》若干问题的解释(节录)	243
最高人民法院关于审理商标案件有关管辖和法律适用范围问题的解释	244
最高人民法院关于涉及驰名商标认定的民事纠纷案件管辖问题的通知	246
最高人民法院关于诉前停止侵犯注册商标专用权行为和保全证据适用法律问题的解释	246

实体部分:

中华人民共和国商标法	250
中华人民共和国商标法实施条例	259
最高人民法院关于审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	

解释	268
商标审查及审理标准(节录)	271
最高人民法院关于审理注册商标、企业名称与在先权利冲突的民事纠纷案件若干问题的规定	274
最高人民法院关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件应用法律若干问题的解释	275
驰名商标认定和保护规定(节录)	277
最高人民法院关于对南京金兰湾房地产开发公司与南京利源物业发展有限公司侵犯商标专用权纠纷一案请示的答复	278
最高人民法院对《江苏省高级人民法院关于江苏振泰机械织造公司与泰兴市同心纺织机械有限公司侵犯商标专用权、企业名称权纠纷的请示》的答复	279
最高人民法院关于当前经济形势下知识产权审判服务大局若干问题的意见(节录)	280
最高人民法院关于审理涉及计算机网络域名民事纠纷案件适用法律若干问题的解释	282
信息网络传播权保护条例(节录)	283
中华人民共和国著作权法(节录)	286
商业特许经营管理条例(节录)	287
商业特许经营信息披露管理办法	290
中华人民共和国反不正当竞争法(节录)	293
最高人民法院关于审理不正当竞争民事案件应用法律若干问题的解释(节录)	294
中华人民共和国侵权责任法(节录)	296
中华人民共和国刑法(节录)	298
最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释(节录)	299
最高人民法院、最高人民检察院、公安部关于办理侵犯知识产权刑事案件适用法律若干问题的意见(节录)	302