

中国市场经济法律快通丛书

快通

# 专利法

——天才之火的“助燃器”

周长玲 编著

(全国普法办公室推荐读物)



中国政法大学出版社

- 全国普法办公室推荐读物
- 中国市场经济法律快通丛书

# 快通专利法

——天才之火的“助燃器”

中宣部出版署

司法部宣传司

周长征 主编

中国政法大学出版社

## 图书在版编目 (CIP) 数据

快通专利法:天才之火的“助燃器”/ 周长玲编著. - 北京:  
中国政法大学出版社, 1995.9

ISBN 7-5620-1405-1

I. 快… II. 周… III. 专利权法法-注释-中国 IV. D922.175

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (95) 第 16107 号

中宣部出版局  
司法部宣传司 **组织编写**  
周长玲 编著

**出版** 中国政法大学出版社

**发行** 新华书店经销

**印刷** 北京 1201 印刷厂印刷

**开本** 787×1092

**字数** 140 千

**印张** 6.25

**印数** 6,000—9,500

**版次** 1995 年 8 月第 1 版 1996 年 6 月第 2 次印刷

**书号** ISBN 7-5620-1405-1/D·1365

**定价** 6.50 元

60660/13

# 《中国市场经济法律快通丛书》编委会

名 誉 主 编：刘 颀

编 委 会 主 任：宋镇铃 孙鸿翔

编 委 会 副 主 任：孟祥林 刘一杰 王遂起

黄勤南 隋彭生

编 委：（按姓氏笔划为序）

王晓晖 孙剑英 池源淳

杜 茂 贾永清 徐 波

率蕴铤

## 出版说明

党的十四大和十四届三中全会确立了社会主义市场经济体制的战略构想和基本框架。市场经济是法制经济。社会主义市场经济体制的建立和完善，必须有完备的法制来规范和保障，迫切需要人们知法、学法、懂法，树立与市场经济相适应的法律意识，学会用法律手段管理经济和维护国家、集体、个人的合法权益。为全面、系统地向广大读者介绍、宣传、普及与中国社会主义市场经济紧密相关的各种法律知识，特别是使没有专门学习过法律的各界人士能够较快地掌握和应用这些知识，中宣部出版局和司法部宣传司组织有关专家、学者编写了这套《中国市场经济法律快通丛书》。

本丛书涉及经济合同法、产品质量法、消费者权益保护法、反不正当竞争法、公司法、保险法、对外贸易法、房地产法等几十个已经颁布和即将颁布的有关经济法律，每个法出一本书，拟出 50 本（种），分批出版。丛书每种一般为 8—10 万字。丛书体例采用以案释法和问答的形式，突出实用性，紧密结合当前我国社会主义市场经济飞快发展的需要，文字精炼，写法深入浅出、通俗易懂。丛书有两个主要特点：一是采用问答式，简洁鲜明，直接入题，并以案说法，具体、生动、形象，便于广大读者阅读、理解；二是作者均为我国法律界亲临

一线的专家、学者，所引案例时代感强，著述有权威性。

本丛书的编辑出版，得到了中宣部副部长龚心瀚和司法部原副部长王巨禄的大力支持，从选题筹划到组织专家撰稿，从出版发行到成书宣传，他们都提出许多重要的意见和建议，特别是两位领导亲自主持并参加丛书编委会议，具体指导丛书的编撰工作。

本丛书得到了全国普法办公室的支持，经他们审定，本丛书被推荐给广大读者。本丛书的编辑出版，得到了中国政法大学出版社的大力支持，特别是社长池源淳、总编辑率蕴铤、副社长徐波等同志做了大量的具体工作。出版要繁荣，要为推进改革开放、建立社会主义市场经济体制和实现现代化建设提供强大的智力支持，这是时代赋予出版工作的基本任务。我们期望有更多的出版单位为完成这一基本任务积极做出自己的贡献。

丛书编撰工作还得到了有关部门和一些同志的热情帮助和支持，在此一并致谢。敬请广大读者对出版的每批图书提出意见，以便今后我们把这项工作做得更好。

中国市场经济法律快通丛书

编委会

# 目 录

|                                             |       |
|---------------------------------------------|-------|
| 1. 什么是专利? .....                             | ( 1 ) |
| 2. 什么是发明创造? .....                           | ( 1 ) |
| 3. 发明包括哪些内容? .....                          | ( 2 ) |
| 4. 发明和发现有什么不同? .....                        | ( 3 ) |
| 5. 什么是实用新型? 实用新型专利应具备哪些<br>条件? .....        | ( 4 ) |
| 6. 发明和实用新型有何区别? .....                       | ( 4 ) |
| 7. 我们是否可以申请实用新型专利? .....                    | ( 6 ) |
| 8. 什么是外观设计? 外观设计应具备哪些条件? .....              | ( 6 ) |
| 9. 应向哪个部门提起专利申请? .....                      | ( 7 ) |
| 10. 申请人对专利局不受理其申请的决定不服该<br>怎么办? .....       | ( 8 ) |
| 11. 我的发明创造是否能授予专利权? .....                   | ( 9 ) |
| 12. 哪些人可以申请专利并获得专利权? .....                  | ( 9 ) |
| 13. 中国 境内的外资企业能否以其完成的发明创造<br>在中国申请专利? ..... | (10)  |
| 14. 我们单位这种行为合法吗? .....                      | (11)  |
| 15. 什么是职务发明创造? .....                        | (11)  |
| 16. 什么是非职务发明创造? .....                       | (13)  |
| 17. 我的发明创造是否属于职务发明创造? .....                 | (14)  |

|                                                 |      |
|-------------------------------------------------|------|
| 18. 利用上班时间完成的发明创造是否一定属于职务发明创造？ .....            | (15) |
| 19. 如何理解“主要是利用了本单位的物质条件”？ .....                 | (16) |
| 20. 协作完成的发明创造，申请专利的权利归谁？ .....                  | (17) |
| 21. 委托完成的发明创造，申请专利的权利归谁？ .....                  | (18) |
| 22. 共同专利权人是否可以单独处分共有的专利权？ ...                   | (19) |
| 23. 专利权共有人未经其他共有人同意而许可他人实施专利的侵权案件由哪个法院管辖？ ..... | (20) |
| 24. 同时申请的同样发明创造专利，是否都可取得专利权？ .....              | (20) |
| 25. 专利申请权是否可以转让？ .....                          | (21) |
| 26. 我能否将专利申请权转让给外国人？ .....                      | (22) |
| 27. 专利权的所有与持有有何不同？ .....                        | (23) |
| 28. 什么人资格成为专利代理人？ .....                         | (24) |
| 29. 国务院指定的专利代理机构有哪些？ .....                      | (24) |
| 30. 专利代理机构承办哪些事务？ .....                         | (25) |
| 31. 签订专利实施许可合同应注意哪些问题？ .....                    | (26) |
| 32. 专利实施许可合同的主要条款有哪些？ .....                     | (26) |
| 33. 专利实施许可合同有哪几种？ .....                         | (28) |
| 34. 专利实施许可合同中，专利使用费如何确定？ 支付使用费有几种方式？ .....      | (29) |
| 35. 专利权人有哪些权利？ .....                            | (30) |
| 36. 专利权人是否可以放弃专利权？ .....                        | (31) |
| 37. 专利权人是否可以在其专利产品或者该产品的包装上标明专利标记和专利号？ .....    | (32) |
| 38. 发明人或者设计人指哪些人？ .....                         | (33) |

39. 发明人或者设计人是否可以在专利文件中写明自己是发明人或者设计人? ..... (34)
40. 我是否可以要求实施我的发明创造的单位支付使用费? ..... (35)
41. 省人民政府指定某单位实施我单位的发明创造的行为合法吗? ..... (36)
42. 单位应如何对职务发明创造专利的发明人或者设计人给予奖励? ..... (37)
43. 外国人可以在中国申请专利吗? ..... (38)
44. 我国的单位和个人可以向外国申请专利吗? 向外国申请专利需注意哪些问题? ..... (39)
45. 取得专利权的条件是什么? ..... (40)
46. 如何判断发明创造是否具有新颖性? ..... (41)
47. 我的发明创造是否具有新颖性? ..... (42)
48. 《专利法》中所称的“创造性”是指什么? ..... (43)
49. 什么是实用性? ..... (44)
50. 我们的发明创造是否已丧失新颖性? ..... (45)
51. 我的发明创造是否还具有新颖性? ..... (46)
52. 我的疾病治疗方法发明能否获得专利权? ..... (47)
53. 科学发现能否授予专利权? ..... (47)
54. 诊断疾病的仪器是否可以获得专利权? ..... (48)
55. 新药品发明能否被授予专利权? ..... (49)
56. 我的快速计算方法能否获得专利权? ..... (50)
57. 食品、饮料和调味品是否可以授予专利权? ..... (50)
58. 申请专利前应注意哪些问题? ..... (51)
59. 申请发明或实用新型专利应提交哪些文件? 对申请

|                                            |      |
|--------------------------------------------|------|
| 文件有何要求? .....                              | (53) |
| 60. 申请外观设计专利, 应提交哪些文件? .....               | (53) |
| 61. 什么是优先权? .....                          | (54) |
| 62. 外国人是否可以向我国申请优先权? 如果可以,<br>如何申请? .....  | (55) |
| 63. 什么是本国优先权? .....                        | (56) |
| 64. 我是否可以要求本国优先权? .....                    | (57) |
| 65. 两项以上的外观设计是否可以作为一件<br>申请提出? .....       | (58) |
| 66. 两项以上的发明或者实用新型, 是否可以作为一件<br>申请提出? ..... | (59) |
| 67. 申请人可以撤回自己的专利申请吗? .....                 | (60) |
| 68. 专利申请人可以修改自己的专利申请吗? .....               | (61) |
| 69. 什么是初步审查? .....                         | (61) |
| 70. 如何计算申请日? .....                         | (62) |
| 71. 专利局何时公布发明专利申请人的申请? .....               | (63) |
| 72. 什么是实质审查? .....                         | (64) |
| 73. 申请人如何提起实质审查请求? .....                   | (65) |
| 74. 实用新型和外观设计专利申请是否需要经过实质<br>审查? .....     | (66) |
| 75. 我是否可以要求专利局撤销赵某的专利权? .....              | (66) |
| 76. 什么是专利复审? .....                         | (67) |
| 77. 专利权终止的原因有哪些? .....                     | (68) |
| 78. 宣告专利权无效的理由有哪些? .....                   | (68) |
| 79. 如何向专利复审委员会提出宣告专利权无效的申<br>请? .....      | (70) |

80. 宣告专利权无效的决定, 对已经履行的专利实施许可合同是否具有追溯力? ..... (71)
81. 某甲是否要赔偿某厂的损失? ..... (72)
82. 对专利复审委员会的处理决定不服, 是否可以向人民法院起诉? ..... (73)
83. 撤销专利权与宣告专利权无效请求有何不同? ..... (74)
84. 对专利复审委员会的决定不服, 向哪个人民法院起诉? ..... (75)
85. 专利的有效期为多少年? ..... (76)
86. 专利费包括哪些种类? ..... (77)
87. 专利实施的含义是什么? ..... (78)
88. 实施专利的方式有哪些? ..... (79)
89. 什么是强制许可? 我们是否可以向专利局申请强制许可? ..... (80)
90. 如何向专利局申请强制许可? ..... (81)
91. 什么是从属专利? 实施从属专利应注意哪些问题? ..... (82)
92. 在先专利权人不同意从属专利权人实施在先专利, 怎么办? ..... (83)
93. 实施强制许可的单位或个人是否可以将发明或实用新型专利转让他人实施? ..... (84)
94. 如何确定强制许可的使用费? ..... (85)
95. 是否可以用权利要求书的文字限制专利权的保护范围? ..... (86)
96. 如何确定外观设计的保护范围? ..... (87)
97. 什么叫侵犯专利权? 哪些行为是侵犯专利权

|                                                               |       |
|---------------------------------------------------------------|-------|
| 的行为？ .....                                                    | (88)  |
| 98. 专利侵权应承担哪些法律责任？ .....                                      | (89)  |
| 99. 侵犯专利权的诉讼时效是如何规定的？ .....                                   | (90)  |
| 100. 我们是否可以提起侵权诉讼？ .....                                      | (91)  |
| 101. 被控侵权产品缺少非必要技术特征是否构成<br>侵权？ .....                         | (92)  |
| 102. 被控侵权产品缺少权利要求书中记载的必要技术<br>特征是否构成侵权？ .....                 | (93)  |
| 103. 有了改进算不算侵权？ .....                                         | (95)  |
| 104. 部分必要技术特征不相同，但不相同部分属于<br>同等手段代替，是否构成侵权？ .....             | (96)  |
| 105. 专利权人制造或者经专利权人许可制造的专利产品<br>售出后，使用或者销售该产品，是否构成侵权？<br>..... | (97)  |
| 106. 被控侵权产品与专利产品不属于同类产品，是否<br>构成侵权？ .....                     | (98)  |
| 107. 与外观设计专利的形状相似，是否构成侵权？ .....                               | (99)  |
| 108. 未经专利权人许可使用其专利技术是否构成<br>侵权？ .....                         | (99)  |
| 109. 经专利权人默许，实施其专利的行为是否构成<br>侵权？ .....                        | (100) |
| 110. 冒充专利权人擅自签订许可合同是否构成<br>侵权？ .....                          | (101) |
| 111. 被控侵权产品增加一个技术特征是否构成<br>侵权？ .....                          | (102) |
| 112. 专利实施许可合同终止后，原受让方是否可以                                     |       |

|                                                       |       |
|-------------------------------------------------------|-------|
| 继续实施专利技术？ .....                                       | (103) |
| 113. 我们是否可以要求侵权人停止侵权行为？ .....                         | (104) |
| 114. 《专利法》第 61 条中所提到的“利害关系人”<br>指哪些人？ .....           | (105) |
| 115. 对专利侵权提起诉讼，应注意哪些问题？ .....                         | (106) |
| 116. 是否可以查阅或复制已经公布或公告的专利<br>申请的案卷和专利登记簿？ .....        | (107) |
| 117. 某日用品制造厂的行为是否构成侵权？ .....                          | (108) |
| 118. 某公司是否构成对专利权人的侵权？ .....                           | (109) |
| 119. 我们厂是否可以享有先用权？ .....                              | (110) |
| 120. 先用权人是否可以任意制造专利产品或者使用<br>专利方法？ .....              | (111) |
| 121. 先用权人是否可以将先用权转让给其他单位或<br>个人？ .....                | (112) |
| 122. 我们单位是否可以享有优先权？ .....                             | (113) |
| 123. 我们的行为是否构成侵权？ .....                               | (113) |
| 124. 日本某公司的行为是否构成侵权？ .....                            | (114) |
| 125. 使用或者销售不知道是未经专利权人许可而制造<br>并售出的专利产品的，是否构成侵权？ ..... | (116) |
| 126. 非为生产经营目的制造和使用有关专利产品的行为<br>是否构成侵权行为？ .....        | (117) |
| 127. 制造不知道是专利权人的专利产品是否构成侵权？<br>.....                  | (117) |
| 128. 专利权侵权诉讼有无时效规定？ .....                             | (118) |
| 129. 《专利法》中的专利管理机关指哪些机关？ 其<br>职能是什么？ .....            | (120) |

130. 我们应向哪个法院提起诉讼? ..... (121)
131. 某公司是否可以反诉专利权无效? ..... (122)
132. 提出反诉专利权无效是否有期限限制? ..... (123)
133. 侵权行为未给专利权人造成实际经济损失, 是否  
还要赔偿? ..... (124)
134. 如何计算专利侵权的损失赔偿额? ..... (125)
135. 我们厂应向哪个法院提起侵权诉讼? ..... (126)
136. 未经专利权人许可, 为了生产经营目的使用专利  
方法的专利侵权案件由哪个人民法院管辖? ..... (127)
137. 对专利管理机关有关专利侵权的处理决定不服,  
是否可以向人民法院起诉? ..... (127)
138. 伪造他人专利证书是否属于假冒他人专利? ..... (128)
139. 仿制专利产品是否属于假冒他人专利? ..... (129)
140. 行为人在自己的产品上标明是他人的专利产品  
是否属于假冒他人专利的行为? ..... (130)
141. 某单位的行为是否构成假冒他人专利罪? ..... (130)
142. 假冒他人专利罪的刑期是如何规定的? ..... (131)
143. 我们厂的行为是否构成假冒他人专利? ..... (132)
144. 对冒充专利的行为, 应如何处理? ..... (133)
145. 专利侵权与假冒他人专利有何区别? ..... (134)
146. 未经专利权人同意, 许可或委托他人实施专利,  
是否属于假冒他人专利行为? ..... (135)
147. 假冒他人专利尚未构成犯罪, 但给专利权人或利害  
关系人造成损害的专利侵权案件由哪个法院管辖?  
..... (136)
148. 专利局工作人员徇私舞弊, 该如何处置? ..... (137)

149. 擅自向外国申请专利，对申请人应如何处置？ … (138)

附：中华人民共和国专利法…………… (140)

中华人民共和国专利法实施细则…………… (153)

## 1. 什么是专利？

**【问】** 我是一名科技工作者，长期从事科学研究，也为我国完成了许多项发明创造。现在，我们国家对知识产权的保护越来越重视，我们国家已经制定和施行了《专利法》，用以保护发明创造。作为科技人员，为了能够以法律来保护自己的发明创造，我想多了解一些有关专利方面的知识。请问，什么是专利？

**【答】** 专利是知识产权的重要组成部分。“专利”一词，从不同的角度，可以有不同的理解：1. 从法律意义来说，专利就是专利权的简称，指的是一种法律认定的权利。即指专利权人依法对其发明创造取得的专有权，也就是专利权。2. 从技术发明来说，专利就是取得了专利权的发明创造，指的是具有独占权的专利技术。3. 从其保护的内容来说，专利是指记载着授予专利权的发明创造之说明书及其摘要、权利要求书、表示外观设计的图形或照片等公开的文献，专利又可以理解为是公开的专利文献。

## 2. 什么是发明创造？

**【问】** 我是一名中学物理教师，业余时间喜欢搞些研究、设计。听旁人讲，我研究出的一些东西是发明创造，可以向国家申请专利，获得专利后就可受到法律保护。但是，我不知道我搞的研究、设计是否属于发明创造、能不能向国家申请专

利。请问，什么是发明创造？

【答】 《专利法》第2条规定：“本法所称的发明创造是指发明、实用新型和外观设计。”《专利法实施细则》第2条规定：“专利法所称发明，是指对产品、方法或者其改进所提出的新的技术方案。专利法所称实用新型，是指对产品的形状、构造或者其结合所提出的适于实用的新的技术方案。专利法所称外观设计，是指对产品的形状、图案、色彩或者其结合所作出的富有美感并适于工业上应用的新设计。”如果你搞的设计、研究具备以上条件，那么你的研究和设计就是发明创造，你可以向国家专利局提出专利申请。

### 3. 发明包括哪些内容？

【问】 我是某研究设计院的研究员。近几年，我们院的科研人员经过努力，完成了一项“多功能碾压面机”。我们这种多功能碾压面机，在国内尚属首创。我们预测，这种产品一旦投入市场，肯定会受到欢迎的。我们院准备就此向中国专利局提出发明专利申请，但不知道我们的产品是否是发明。请问，发明包括哪些内容？

【答】 我国《专利法实施细则》第2条规定：“专利法所称发明，是指对产品、方法或者其改进所提出的新的技术方案。”就是说，发明是发明人利用自然规律、解决社会生活中某一领域（主要是生产领域）一定课题的新的、先进并且实用的技术方案。我国专利法所说的发明包括以下内容：1. 产品发明，是指经过人们智力劳动创造出来的各种制成品或者产品，这些产品是自然界中从未有过的、是靠发明人的创造性劳