

# 专利的取得与保护

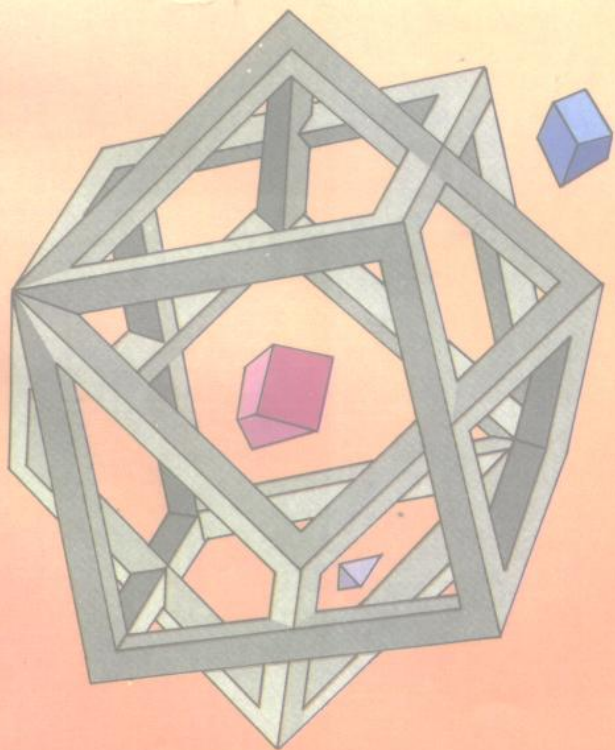
## ——专利法原理

### 与实务

翁贤明 主编

企业、市场与法系列

走向法制：市场经济法律应用丛书



复旦大学出版社

D923.42  
W68

451078

走向法制：市场经济法律应用丛书

# 专利的取得与保护

——专利法原理与实务

翁贤明 主编

复旦大学出版社

451078

## 专利的取得与保护

——专利法原理与实务

翁贤明 主编

---

**出 版** 复旦大学出版社  
(上海国权路 579 号 邮政编码 200433)

**发 行** 新华书店上海发行所

**印 刷** 大丰市印刷二厂印刷

**开 本** 850×1168 1/32

**印 张** 11.25

**字 数** 300,000

**版 次** 1996 年 3 月第 1 版      1997 年 5 月第 2 次印刷

**印 数** 8 001—12 000

**书 号** ISBN 7-309-01607-6/D·97

**定 价** 14.00 元

---

本版图书如有印订质量问题, 请向承印厂调换。

114/09  
内 容 提 要

本书为《走向法制：市场经济法律应用》丛书中的一种。专利是一种包含有巨大经济利益的知识财产权，如何有效取得和保护专利权，是市场经济体制下需要予以高度重视的课题。本书以我国最新修正公布的《中华人民共和国专利法》及《实施细则》为依据，结合发明、实用新型、外观设计专利的申请、审批、实施及保护的实践，并按此顺序，分十章分别就市场竞争与专利策略、专利制度、中国专利法的主要内容、专利申请、专利申请的审查与批准、专利实施与专利技术转让、专利纠纷与专利诉讼、专利文献及其检索、专利代理与管理、专利权的国际保护与实施等问题作了较为系统、深入的阐述。全书注重实务，兼述原理，具有极强的操作性。本书适合广大科技人员、专利与法律工作者以及大专院校有关师生阅读。

# 《走向法制：市场经济法律应用》丛书

## 编 委 会

编 委 (按姓氏笔画为序)

史焕章 江 平 李昌道

张世信 张永彬 何勤华

倪振峰 曹建明 潘国和

执行编委 张永彬

## 出版说明

“市场经济是法制经济”，这一简洁而深刻的论断，随着我国社会主义市场经济体制的确立和运行，已为越来越多的人所认同。实践证明，在市场经济背景下，无论是市场建设，还是企业的经营管理，都必须走规范化、法制化、国际化之路，而法制化则是其中的核心。为了帮助广大市场管理人员和企业经营管理人员确立法制意识，并在实际操作中切实应用，本社特组织有关专家、学者编写了这套“走向法制：市场经济法律应用”丛书，作为继本社推出的“企业、市场与法”系列中的系列之一——“走向规范：市场经济经营管理技法”丛书之后的系列之二，把它献给正在市场经济大潮中探索、实践的广大读者。

我们坚信，“走向法制”——以坚定、扎实的步伐走向法制，这是市场经济的呼唤，是历史的必然选择！

**复旦大学出版社**

1995年7月

## 序 一

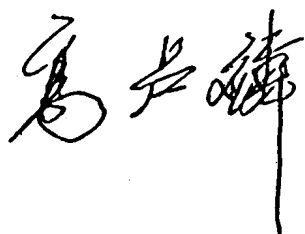
颁布于1984年的中国专利法,曾在国内外引起很大的震动。首先,它能够出台,是克服了不少困难,经过了反复讨论,乃至争论的;其次,它的确有一些社会主义中国的特色。在实践中,它有力地促进了中国发明创造者们的智力劳动,并保护了这种劳动成果。

随着社会主义市场经济机制的引入,为了更好地与国际经济接轨,进一步推进我国的社会主义建设事业,在全面总结近十年的实践经验与问题的基础上,我国于1992年修订了中国专利法。修订后的专利法,向国际化与现代化大大地迈进了一步,基本上适应了关贸总协定乌拉圭回合谈判关于与贸易有关的知识产权协议规定的要求。现在的问题是如何完整、准确、全面、系统地贯彻实施,使其真正成为广大发明人、设计人、企业、专利代理人等的理论武器和实践指南。

对此,中国专利局浙江大学专利教育中心的教师们作出了很大的努力,他们在教学实践与研究的基础上编著了《专利的取得与保护——专利法原理与实务》一书。该书对专利制度从理论到实践都作了较系统全面的介绍,并对专利制度在变革中所反映出来的许多新问题进行研究和分析,具有内容新颖、材料翔实、释义准确、系统

实用的特点。对教育、科技、企业经营决策等领域从事教学、研究和实务的同志尤其适用。他们的工作是有成绩的,也是很有意义的。同时,我希望作者们继续深入研究,在专利、知识产权的研究、教学和指导实践方面取得更多的成果;也希望有更多的人投身到这个新兴领域中来,为繁荣专利和知识产权的理论和实践研究,作出更多的贡献。

中国知识产权研究会理事长  
中国专利局局长

A handwritten signature in black ink, consisting of three characters: '马', '荣', and '宾'. The characters are written in a cursive, flowing style. The '马' character is on the left, '荣' is in the middle, and '宾' is on the right. A long vertical line extends downwards from the bottom of the '宾' character.



## 序 二

我对本书作者翁贤明教授请我为其著作作序而谨表谢意。

我相信这本著作将有助于增强知识产权基本概念的公众意识。同时,对知识产权,特别是专利保护方面,无论是专业或业余的从业者来说,是一本参考教科书;对发明者、研究人员、大学师生和工业部门的人士来说,是一本非常有价值的实用工具书。

此书综合、系统而又简捷、易懂地阐述了专利系统的性质和目的,以及所有有关的法律、程序、管理和实务。

过去,知识产权或多或少地只徜徉于专家们的特权之圈。这种状态在当今再也难以适应知识产权在日常事务中变得越来越重要的局面。随着全球性技术创新的不断增长,许多制成品的增值归功于研究、投入和知识产权的成就。在当今国际营销和贸易中,那些源于知识产权的产品作为国际竞争力的衡量标志而扮演着重要的角色,并在贸易总体价值中占据最大的比重。因此,《与贸易有关的知识产权协议》,作为《关贸总协定》乌拉圭回合的主要结果之一,于1994年4月15日得以签署。这是有史以来首次产生的这方面的协议,涵括了知识产权,包括工业产权以及归属于此类性质的国际贸易等内容。中国人民

共和国,作为全球贸易中正在崛起的一支主要力量并可能成为世界贸易组织(WTO)的成员,在以往的二十年中已建立起了有影响力的知识产权保护系统,并加入了世界知识产权组织(WIPO)所施行的大部分国际公约和条约。

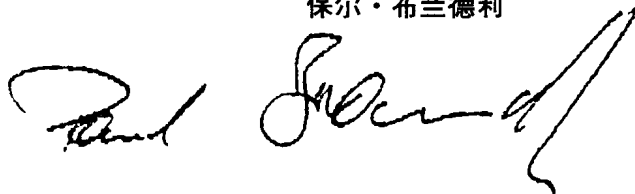
在此,我认为必须提及,虽然中华人民共和国的第一部专利法在1985年4月1日才开始生效实施,但仅过了九年,中国专利局就于1994年1月1日取得了专利合作条约(PCT)受理局、国际检索单位、国际初审单位等地位。这一个个里程碑记载着在中国专利局局长高卢麟博士强有力的领导下,中国专利局令人瞩目的发展过程。

专利系统,作为为促进技术创新,为提供最新技术信息,以及为发明者对国民经济所作出的贡献而提供激励机制的系统,应当更好地让世人所知,被世人理解,为世人所用。

因此,我欢迎此书的出版,并对翁贤明教授表达我本人最诚挚的祝贺。翁贤明教授面对此书涉及如此广泛而复杂之主题之困难,成功地注入了他自己的实践经验和许多建设性的意见,形成了很有价值的信息资料来源,为中华人民共和国专利系统的应用者们提供了帮助。

欧洲专利局 局长

保尔·布兰德利



## 本书前言

在市场竞争中,技术愈来愈发挥着主导作用。是否具有强大的技术实力,已成为决定一个企业能否在市场竞争中取胜的关键因素,成为衡量一个企业是否具有竞争力的重要标志。说到底,市场竞争实质上是技术的竞争。谁有新技术、新产品,谁就能在市场竞争中获胜。谁失去新技术、新产品,谁就会失去在市场竞争中获胜的条件和能力。为了保持这一竞争取胜的条件,最好的方法就是用专利来保护自己的新技术、新产品。这就变成谁有专利,谁就有竞争力。所以可以这样说:市场竞争也是专利的竞争。这就是通常说的“专利战”。那么如何拿起专利武器争取在专利战中取得辉煌成果呢?随着社会主义市场经济的蓬勃发展,随着跟世界各国的经贸往来和科技交流的加强,这个问题已引起国家高层领导及企业家们的普遍关心和重视,越来越多的科技、贸易和经济等部门的干部,企业、科研院所的工作人员,大专院校的师生希望更多地了解专利和专利制度,了解专利保护、专利实施与专利战略等问题。为此,我们中国专利局浙江大学专利教育中心教师集中两年时间,在教学、实践的基础上,借鉴他人的学术成果,紧密结合理论与实践,撰写了《专利的取得与保护——专利法原理与实务》一书。

专利是一个边缘学科,涉及法律、科技和经济各领域,需要以一定的理论为基础。同时它又是一个实践性很强的学科,需要以广泛的实践为基础。为此,本书力求对专利制度从理论到实践作一个比较系统全面的阐述。

《专利的取得与保护——专利法原理与实务》共分十章,包括

市场竞争与专利策略、专利制度概述、中国专利法的主要内容、专利申请、专利申请的审查和批准、专利实施与专利技术转让、专利纠纷与专利诉讼、专利文献及其检索、专利代理与管理、专利的国际保护与实施等。本书由中国专利局浙江大学专利教育中心集体编著。第一、二、九、十章及第三章的第六节、第四章的第五节、第五章的第五节、第七章的第一、六节由翁贤明撰写；第三章、第五章由杨丽丽撰写；第四章、第七章由郑志红撰写；第六章由施利军撰写；第八章由黄文林撰写。全书由翁贤明主编，浙江省专利管理局总工程师周传仁主审。

在本书的撰写过程中，得到了中国专利局局长高卢麟教授和欧洲专利局局长保尔·布兰德利教授的热情指导和帮助，并为本书作序；得到了浙江省专利管理局周传仁总工程师、浙江省专利事务所所长王鹏举、杭州市专利事务所所长俞润体等专家的指导和帮助；杭州东宝电器有限公司等的成功经验和典型事例为我们提供了很好的现实背景和实践内容，在此我们一并表示衷心的感谢！

由于时间仓促及我们水平有限，本书恐有疏漏和不当之处，欢迎批评指正。

作 者

1995年8月

# 目 录

序一 .....	高卢麟
序二 .....	保尔·布兰德利
<b>第一章 市场竞争与专利策略</b> .....	(1)
<b>第一节 市场竞争与知识产权保护</b> .....	(1)
一、市场竞争的特点和规律 .....	(1)
二、智力成果一定要有专门的法律来保护 .....	(3)
<b>第二节 市场竞争与专利法</b> .....	(5)
一、市场竞争与专利法 .....	(5)
二、专利法在市场竞争中的作用 .....	(6)
<b>第三节 灵活运用专利策略,有效参与市场竞争</b> .....	(8)
一、开发、申请、实施三头并进 .....	(8)
二、通过转让或许可合同得到专利技术 .....	(9)
三、利用专利控制竞争对手 .....	(10)
四、利用专利制度反击竞争对手的控制 .....	(11)
<b>第二章 专利制度概述</b> .....	(12)
<b>第一节 专利与专利权</b> .....	(12)
一、专利的基本概念 .....	(12)
二、专利权的特点 .....	(12)
三、专利的种类 .....	(14)
<b>第二节 专利制度</b> .....	(17)
一、专利制度的概念和特征 .....	(17)
二、专利制度的产生与发展 .....	(17)

	三、我国专利制度的沿革 .....	(19)
第三节	专利制度的理论探讨 .....	(19)
	一、自然权利论 .....	(20)
	二、经济论 .....	(21)
	三、发明奖励论 .....	(21)
	四、契约论 .....	(21)
	五、我国对专利制度理论的研究 .....	(22)
<b>第三章</b>	<b>中国专利法的主要内容</b> .....	(23)
第一节	专利法概述 .....	(23)
第二节	专利法律关系的主体 .....	(23)
	一、有权申请专利和取得专利权的人 .....	(23)
	二、专利权的归属 .....	(25)
第三节	专利法律关系的客体 .....	(29)
	一、专利法律关系客体的种类 .....	(29)
	二、不授予专利权的规定 .....	(33)
第四节	授予专利权的条件 .....	(35)
	一、获得专利权的形式条件 .....	(35)
	二、发明、实用新型获得专利权的实质条件 .....	(35)
	三、外观设计获得专利权的条件 .....	(35)
第五节	专利权人的权利与义务 .....	(35)
	一、专利权人的权利 .....	(36)
	二、专利权人的义务 .....	(38)
第六节	专利权的期限、终止和无效 .....	(39)
	一、专利权的期限 .....	(39)
	二、专利权的终止 .....	(40)
	三、专利权的无效 .....	(41)
	四、专利权的撤销 .....	(41)
<b>第四章</b>	<b>专利申请</b> .....	(42)
第一节	申请专利的原则 .....	(42)

	一、专利申请的单一性原则 .....	(42)
	二、分案申请和合案申请原则 .....	(43)
	三、先申请原则 .....	(45)
	四、优先权原则 .....	(46)
第二节	专利申请前的分析与研究 .....	(48)
	一、经济分析 .....	(48)
	二、最佳保护方式分析 .....	(49)
	三、申请专利的可靠性分析 .....	(49)
	四、专利类别的分析与选择 .....	(49)
	五、申请国的选择 .....	(50)
第三节	专利申请的基本手续 .....	(50)
	一、委托专利代理人 .....	(50)
	二、申请文件的准备 .....	(51)
	三、申请文件的提交 .....	(53)
	四、专利申请的受理及申请日、申请号的确定 .....	(54)
	五、专利费用 .....	(55)
	六、专利申请受理后申请人的后续事项 .....	(58)
	七、专利申请的撤回 .....	(61)
	八、保密专利申请 .....	(62)
第四节	发明与实用新型专利申请文件的撰写 .....	(63)
	一、请求书 .....	(63)
	二、说明书的撰写 .....	(63)
	三、说明书附图及摘要的撰写 .....	(69)
	四、权利要求书 .....	(70)
第五节	外观设计专利申请文件的撰写 .....	(78)
	一、申请外观设计专利应提交的文件 .....	(78)
	二、申请文件的撰写 .....	(79)
第六节	案    例 .....	(83)
	案例一:试电笔(一) .....	(83)
	案例二:试电笔(二) .....	(88)

案例三:粘合法无内胎轮胎 .....	(96)
<b>第五章 专利的审查和批准</b> .....	(103)
<b>第一节 专利审批制度</b> .....	(103)
一、登记制 .....	(103)
二、实质审查制 .....	(104)
三、延迟审查制 .....	(105)
四、异议制 .....	(106)
五、我国的审批制度 .....	(107)
<b>第二节 发明专利审批</b> .....	(107)
一、发明专利审批流程图 .....	(107)
二、初步审查 .....	(108)
三、早期公开 .....	(109)
四、实质审查 .....	(110)
五、授权并登记公告 .....	(123)
<b>第三节 实用新型和外观设计专利的审批</b> .....	(124)
一、实用新型和外观设计专利的审批流程图 .....	(124)
二、初步审查 .....	(124)
<b>第四节 专利权的撤销</b> .....	(131)
一、撤销请求的提出 .....	(131)
二、撤销请求的审查程序 .....	(132)
<b>第五节 专利复审与行政复议</b> .....	(134)
一、专利复审 .....	(134)
二、专利行政复议 .....	(138)
三、专利复审与行政复议的区别 .....	(139)
四、专利案件的复议与诉讼的关系 .....	(140)
<b>第六节 专利权的无效宣告</b> .....	(141)
一、无效宣告请求的理由 .....	(141)
二、无效宣告请求的审查程序 .....	(143)
<b>第六章 专利实施与专利技术转让</b> .....	(146)



第一节	专利的实施·····	(146)
	一、专利实施的含义·····	(146)
	二、专利实施的方式·····	(147)
第二节	专利许可贸易·····	(153)
	一、专利许可贸易的性质和特征·····	(154)
	二、专利实施许可合同的种类·····	(155)
	三、专利许可合同的主要条款·····	(157)
第三节	专利申请权、专利权的转让·····	(160)
	一、专利申请权、专利权转让的含义·····	(161)
	二、专利申请权、专利权转让应履行的手续·····	(161)
	三、专利申请权、专利权转让合同条款·····	(162)
	四、当事人的义务·····	(163)
	五、合同有效期内专利申请权被驳回、专利权被 宣告无效的法律后果·····	(163)
<b>第七章</b>	<b>专利纠纷与专利诉讼·····</b>	<b>(164)</b>
第一节	专利权的保护范围·····	(164)
	一、各国解释专利权保护范围的原则·····	(164)
	二、我国对专利权保护范围的规定·····	(165)
第二节	专利纠纷及诉讼概述·····	(165)
	一、专利纠纷概述·····	(165)
	二、专利诉讼概述·····	(165)
	三、专利纠纷案件分类·····	(166)
	四、专利民事纠纷案件的管辖及诉讼时效·····	(169)
第三节	专利侵权纠纷与诉讼·····	(170)
	一、专利侵权行为·····	(170)
	二、专利侵权诉讼程序·····	(172)
	三、专利侵权的判定·····	(176)
	四、不视为专利侵权的行为·····	(184)
	五、专利侵权的民事责任·····	(188)