

南开大学出版社

你想得到专利吗

——专利工作便览

何润华 马连元 著



你想得到专利吗？

——专利工作便览

何润华 马连元 著

南开大学出版社

1985年6月

内 容 简 介

本书广征博采近年来关于专利工作的各种论述和资料。从实用的角度介绍了专利制度、如何申请专利、技术贸易、专利文献利用、专利侵权诉讼以及企业专利经营策略等内容。这些内容基本上覆盖了与专利有关的各方面的工作。对科研人员、工程技术人员、企业管理人员、法律工作者以及大专院校师生都是一本工作手册性质的读物。

你 想 得 到 专 利 吗？

——专利工作便览

何润华 马连元 著

责任编辑 张敬双

封面设计 李植一

南 开 大 学 出 版 社 出 版

(天津八里台南开大学校内)

新华书店天津发行所发行

天津宝坻牛家牌印刷厂印刷

1985年6月第1版 1985年6月第1次印刷

开本: 787×1092毫米 1/32 印张: 14.5

字数: 312千字 印数: 15,000

统一书号: 6301·4 定价: 2.50元

编 者 的 话

本书是为配合专利法的实施而编著的。在编著过程中，引用了黄坤益、沈尧曾、汤宗舜、沈达明、冯大同、丁素媛、乔德喜、梁华生、申家廉、周竹英、王风琴、郝庆芬、李圻、张海玲、刘激扬、刘眉、吴铎、郑成思、段瑞春、张坤明、须一平、许立言、葛陵元等位同志的文章和译作。引用的文章多取自《发明与专利》、《中国专利》和《世界发明》杂志。谨在此向以上同志致谢。

本书中马连元同志编写了第五、六、七、九、十六章，其余由何润华同志编写并负责最后通稿，同时根据全书结构的要求，补充了第六章第二节，重写了第十六章第二、四节。由于时间仓促及编著者水平所限，错误在所难免。本书中凡与国家有关法规不符之处，以正式规定为准。

作者 1985.2.23

大家都来掌握专利知识

——为《你想得到专利吗？》代序

王 成 怀

中华民族是一个勤劳、勇敢和充满智慧的民族，曾经为人类的进步作出过伟大的贡献。几千年来，她在利用自然、改造自然的斗争中所积累的丰富实践经验，成为灿烂的民族文化的重要组成部分。许多发明创造和独特的生产技艺，现在仍然闪闪发光，举世瞩目。今天，我们又一次迎来了民族振兴的春天。党的十一届三中全会以来，全国各族人民意气风发为振兴中华开动脑筋、献计献策，从小改进、小发明到重大的科学技术研究成果，源源不断地涌现出来，预示着我国人民将以自己的更大的聪明才智，跟上时代的潮流，为历史的发展作出无愧于祖先的新贡献。

现代科学技术的迅猛发展，给人类经济生活与社会生活带来了日益深刻的变化。激烈的商品竞争也是科学技术的严峻较量，为了打破技术封锁，鼓励技术贸易与交流，并保护发明者应有的利益，专利法成了当代绝大多数国家都采用的法律。在资本主义国家，由于专利制度和每个企业甚至家庭都有着密切的关系，因此有关专利法的常识，已经成为最普及的法律知识之一。

我国正进入一个经济体制和科技体制发生深刻变革，对外坚持开放的新时期。实行有计划的商品经济是新时期的一个鲜明特征。随着体制改革和商品经济的发展，将会给科学技术进步带来空前的活力。在这样的时刻，国家颁布了具有我国特点的专利法，无论是对开拓国内科技市场还是对开展国际技术贸易都有着十分重要的意义。

对于专利制度和专利法，目前在一些同志中往往有一种神秘感。其实，当你了解并掌握了有关专利的知识以后，就会发现有许多可以帮助你成功、作出贡献的机会。当然，不了解这方面的知识，也可能会失掉一些这样的机会。《你想得到专利吗？》的作者，就是想从实际应用的角度，帮助大家了解有关专利制度，专利法以及如何取得专利权的一些基本知识；对进行发明创造和从事与专利制度有关工作的管理干部、科技人员、法律工作者以及大专院校的师生，提供了一些方便和参考，这在当前是一件很有益的尝试。他们也希望通过编印这本工具书性质的读物，能够引起更多有志于从事专利制度研究的同志们的兴趣，同时愿意听到广大读者的批评和建议，以便不断使本书得到修改，充实和完善。

可以相信，随着我国专利法的实施和专利知识的普及，科技成果商品化的进程必将加快，技术市场必将更加活跃与兴旺，中央关于“尊重知识、尊重人材”的号召，必将得到更加切实的贯彻。整个科学技术工作也将会出现一个更加繁荣的新局面。

1985年4月20日

目 录

大家都来掌握专利知识……………王成怀

——为《你想得到专利吗?》代序

第一篇 专利制度简介……………	(1)
第一章 什么是专利制度……………	(1)
第一节 专利制度的概念……………	(1)
第二节 专利制度的起源与发展……………	(1)
第三节 专利制度的特征……………	(17)
第四节 专利制度的作用……………	(27)
第二章 什么是专利法……………	(32)
第一节 专利法的概念……………	(32)
第二节 专利法的基本内容及其渊源……………	(32)
第三章 什么是专利权……………	(42)
第一节 专利权是一种无形财产权……………	(42)
第二节 专利权的属性……………	(43)
第四章 专利制度与科技管理制度……………	(46)
第一节 专利制度与科研计划管理……………	(47)
第二节 专利制度与科研过程管理……………	(49)
第三节 专利制度与科研成果管理……………	(50)
第四节 专利制度与科技保密管理……………	(53)

第五节	专利制度与科技情报管理	(54)
第二篇	怎样申请取得专利权	(55)
第五章	谁有权申请专利	(55)
第一节	什么是发明创造	(55)
第二节	发明人、设计人所属单位	(58)
第三节	发明人、设计人	(61)
第四节	外国企业和个人	(62)
第六章	专利的申请、审批和宣告无效	(65)
第一节	三种专利的申请审批程序	(65)
第二节	请求宣告专利权无效程序	(71)
第三节	授予专利权的实质条件	(72)
第七章	怎样撰写专利申请文件	(110)
第一节	请求书	(111)
第二节	说明书	(111)
第三节	附图	(116)
第四节	权利要求书	(117)
第五节	摘要	(122)
第六节	申请文件的形式要求	(122)
第七节	申请文件的参考样本	(124)
第八章	为申请人提的建议	(136)
第一节	用专利保护发明创造的意义	(136)
第二节	关于选择发明创造的保护形式	(137)
第三节	关于选择专利保护对象	(139)
第四节	关于选择发明专利种类	(140)
第五节	对一项发明创造是否可以申请两种 以上不同的专利	(142)

第六节	先分清发明创造的归属还是 先申请专利.....	(143)
第七节	关于新颖性检索.....	(144)
第八节	如何对待发明专利申请的早期公开.....	(145)
第九节	应该如何对待异议.....	(146)
第九章	请谁协助申请专利.....	(147)
第一节	专利代理.....	(147)
第二节	专利代理机构.....	(149)
第三节	专利代理人.....	(152)
第十章	如何向外国申请专利.....	(154)
第一节	向外国申请专利的考虑.....	(154)
第二节	向外国申请专利的文件准备.....	(156)
第三节	在国际条约中对外国人申请专利 的有关规定.....	(157)
第四节	向外国申请专利的程序.....	(165)
第三篇	通过技术贸易途径取得专利.....	(170)
第十一章	技术贸易与专利制度.....	(170)
第一节	技术贸易的概念.....	(170)
第二节	技术贸易与专利制度.....	(171)
第三节	技术贸易的两种商品形式.....	(173)
第四节	专利与适用技术.....	(180)
第十二章	许可证贸易.....	(185)
第一节	许可证贸易的对象及渊源.....	(185)
第二节	专利许可证贸易中的买卖关系.....	(187)
第三节	专利许可证协议的种类和内容.....	(188)
第四节	对各类许可证协议的选择.....	(190)

第五节	许可证协议的主要条款·····	(191)
第四篇	利用专利文献得到专利·····	(209)
第十三章	专利文献的内容、特点和作用·····	(209)
第一节	专利文献的内容·····	(209)
第二节	专利文献的特点·····	(216)
第三节	专利文献的利用·····	(220)
第十四章	专利文献检索途径·····	(221)
第一节	各国专利文献的收存形式·····	(221)
第二节	检索专利文献的方法·····	(222)
第十五章	国际专利分类法 (IPC) 简介·····	(270)
第一节	IPC 的结构·····	(271)
第二节	IPC 的术语·····	(276)
第三节	IPC 的基本原理·····	(279)
第四节	几个分类规则·····	(281)
第五节	混合系统·····	(282)
第六节	利用 IPC 进行文献检索·····	(283)
第五篇	专利权人的权利、义务及专利侵权诉讼·····	(285)
第十六章	专利权人的权利与义务·····	(285)
第一节	专利权的归属·····	(285)
第二节	专利权人的权利与义务·····	(288)
第三节	对于专利申请的临时保护·····	(296)
第四节	对专利权人权利的限制·····	(299)
第十七章	专利侵权诉讼·····	(303)
第一节	专利权范围的确定·····	(303)
第二节	对专利侵权行为的起诉·····	(309)
第三节	被告侵权人的答辩·····	(316)

第四节	侵权诉讼证据.....	(322)
第五节	处理结果.....	(324)
第十八章	专利制度中的违法处罚.....	(325)
第一节	假冒他人专利罪及其处罚.....	(325)
第二节	泄露国家重要机密罪.....	(326)
第三节	侵夺发明人或设计人的非职务发明 创造申请专利权利及其它合法权 益的违法行为.....	(327)
第四节	专利局工作人员及有关国家工作人 员徇私舞弊行为和徇私枉法罪.....	(327)
第六篇	企业的专利经营策略.....	(329)
第十九章	什么是专利经营策略.....	(329)
第一节	专利经营策略的含义.....	(329)
第二节	专利经营策略的内容.....	(329)
第二十章	利用专利文献作科技发展预测.....	(330)
第一节	科技预测的经济意义.....	(330)
第二节	专利领域内的科技预测.....	(331)
第三节	世界各国专利领域科技预测的 现状和趋势.....	(336)
第二十一章	利用专利技术进行企业技术开发.....	(338)
第一节	利用专利文献选择技术开发方向.....	(338)
第二节	采用综合文献的方法进行发明 创造.....	(339)
第三节	采用寻找专利空隙的方法进行 发明创造.....	(340)
第四节	利用专利法知识搞发明创造.....	(341)

第二十二章	适宜地引进技术改善自己的 竞争能力.....	(342)
第一节	调查分析引进技术所属领域 历年来专利数量的变化.....	(342)
第二节	调查分析引进技术厂家拥有的 专利数量.....	(343)
第三节	调查分析待引进专利技术的具体 内容.....	(343)
第四节	调查分析待引进专利技术的法 律状态.....	(344)
第二十三章	用专利权控制市场或抵制他人 对市场的控制.....	(346)
第一节	用专利权控制市场的意义.....	(346)
第二节	如何利用专利制度对市场进行 控制和反控制.....	(346)
第三节	两个成功的经营实例.....	(351)
附录一、中华人民共和国专利法.....		(361)
附录二、中华人民共和国专利法实施细则.....		(379)
附录三、国务院关于技术转让的暂行规定.....		(405)
附录四、保护工业产权巴黎公约.....		(413)

第一篇 专利制度简介

第一章 什么是专利制度

第一节 专利制度的概念

专利制度是以公开发明创造为条件，根据法律确认一项发明创造作为财产的产权归属，并根据法律来调整发明创造专利权人与社会公众之间的权利义务关系，从而鼓励发明创造，促进技术交流，推动社会进步的法律制度。

第二节 专利制度的起源与发展

一、专利制度的起源

在封建制度的自给自足的自然经济社会里，发明创造是少见的，技术在生产力范畴内也不占显要地位。生产的发展出现了劳动分工，进而出现了商品交换，在封建制度内孕育了商品经济。专利制度是在商品经济发展到一定程度时诞生的，并伴随着商品经济的发展而发展。授予专利权，最初是封建帝王对偶然出现的发明创造凭个人意志处理的特权。通过授予发明人以独占使用权来保护发明人的利益，鼓励发明创造、繁荣经济。由于在商品经济初期，发明创造产生的并

不频繁，贸易也不发达，因此客观上也不具备制定成文法律来调整因发明创造而产生的各种关系的条件。

专利制度的发源地是中世纪的欧洲。可查知最早授予专利权的事件，是发生在1236年，英王授予波尔多市一个市民生产多色式样织物的专利。随后的200年内欧洲授予发明专利的事情不断发生。有记载的还有佛罗伦萨共和国于1421年颁发的第一项专利权。1449年英王就伊顿公学教堂的窗用染色玻璃的制做与供应颁发的专利。法国国王1551年颁发的制做玻璃器皿的专利，等等。

把授予专利权的做法用国家制定的法律给以制度化，经历了一个很长的历史过程。世界上第一次制定专利法律的事，发生在意大利半岛的威尼斯共和国，时间是1474年3月19日。该法规定“在十年期限内，未经发明人的同意与许可，禁止他人再制造与该发明相同及相似的装置。”“若他人贸然仿制，将赔偿专利权人金币百枚，仿制品也将立即销毁。”著名的科学家伽利略曾在威尼斯取得“扬水、灌溉机”专利，时间是1594年。受威尼斯共和国影响，同时也是为了适应调整国内因发明创造而产生的商品经济关系的需要，英国于1624年颁布执行了“专卖条例”。其中第六条规定了授予专利权的条件。

真正现代意义的专利法律产生于资产阶级革命成功并上升为统治阶级的时期。第一部资产阶级国家的专利法是美国1790年颁布的专利法。其最显著的特点是把专利权的取得，由封建帝王的特权授予，变为国家对发明人“天赋人权”的一种承认。即发明创造作为人的一种思想劳动的产物，它是一种属于发明人的私人财产，根据个人财产神圣不可侵犯的法

律原则，对发明人授予发明创造专利权。

二、专利制度的发展

从封建帝王对偶然产生的发明创造凭个人意志授予发明人专利权，到现在由不同的国家根据各自的法律以及有关的国际条约的规定，每年授予申请人总数约百万件专利权，专利制度本身经历了深刻的变化发展过程。在这一过程中，建立了批准授予专利权的执法机构，建立了对发明创造申请专利权的审查制度，建立了维护专利权的专利司法系统。与此同时，还建立了科学的分类管理的专利文献工作和促进技术交流、实施的专利许可证贸易工作。近一百年来，随着世界市场的形成和发展，专利制度的国际合作也越来越广泛和深入。专利制度已跨越国界成为促进国际间技术交流的便利的工具。

1. 建立主管批准授予专利权的执法机构

从专利制度诞生到成立专门机构主持批准授予专利权的工作，经历了数百年的时间。美国第一部专利法（1790年）虽然结束了以封建特权授予专利权的时代，但在开始执行时，仍带有某种由统治者授权的色彩。美国第一批专利权都是由以国务卿杰佛逊、最高法院法官伦道夫和主持国防事务的陆军部长诺克斯三人小组讨论通过，并由总统华盛顿签署批准授予的。美国第一号专利权授予佛蒙特州名叫塞缪尔·霍普金斯的人，他获得专利的发明是：从木灰中制取钾碱和肥皂的工艺。

审批专利是件细致且繁琐的工作。很快，这些日理万机的领袖就感到不胜其繁。于是在1793年2月国会通过一个新专利法，将批准专利权的工作交给由国务卿领导下的国务

院办理，并且将审批改为由申请人经申请登记之后自然获得专利权。这种登记制给滥竽充数的“发明创造”所有人取得专利权开了方便之门。随之便引起许多诉讼。因此，在专利法执行了46年之后，于1836年再次修改专利法，美国才健全了主管审查批准授予专利权的执法机构：专利局。英国产生专利制度的历史最长，但英国的专利局是1852年修改“专卖条例”制定专利法之后建立的。小说家德·简兹在《一个穷人申请专利的故事》中生动地描绘了在那之前申请人取得专利所费的周折：必须要奔走许多官僚机构，花一笔又一笔手续费。而继英国建立专利局之后建立专利制度的国家，除了颁布专利法之外，都设置了专利局。

2. 建立审查制度

在授予专利权之前，对发明创造内容加以审查，这种要求早在英国颁布“专卖条例”之前就在社会上存在。而真正的审查制度还是在建立了批准授予专利权的执法机构之后建立的。明确地提出审查标准的，是1836年修定的美国专利法。审查制度建立之后，审查的内容和形式也在逐渐增加和完善。在内容上，由只审查新颖性，发展到增加创造性审查内容。在审查形式上，由“完全审查制”，到1964年荷兰首创的“早期公开，延迟审查制”，到1984年我国专利法中对实用新型与外观设计专利申请采取的：“异议审查制”。审查内容和形式的变化反映了申请取得专利权的发明创造数目与日俱增的情况。根据史料的统计，在十六、十七世纪，英国每年平均批准三、五件专利。十八世纪每年平均批准近百件专利。到十九世纪末二十世纪初，平均每年批准上万件。目前世界上每年受理的专利申请总数超过百万件，其中大约包括30余万

件新的发明创造。增加审查内容是为了避免对内容一样的发明创造重复授予专利，也为了提高获得专利的发明创造的水平。改变审查形式是为了尽快地向社会公开申请专利的发明创造。

3. 专利对象的多样化

专利制度的发展还表现在专利对象的多样化方面。从最初只授予技术发明专利扩展到对工业品外观设计授予专利，对小发明又增设实用新型专利。在美国专利法中还设置了植物专利等等。这一情况表明专利制度随着人类生产领域的扩大和深化而不断增加新的内容。

① 外观设计专利

外观设计最初是作为艺术品由版权法保护的。然而外观设计毕竟与一般的艺术品有区别，它与工业品的生产经营有密切联系。企业家希望有一部单独法律来对外观设计给予保护。世界上第一部外观设计法产生在法国。里昂的工商企业家们 1806 年利用拿破仑出巡的机会，获准在里昂地区执行一部地区性的保护外观设计图案与造型的法律。时间是 1806 年 3 月 18 日。其后，其他各国竞相效法，英国 1839 年，美国 1842 年，奥地利 1858 年，德国 1876 年，西班牙 1884 年，日本 1888 年先后颁布了保护外观设计的有关法律。1883 年签订“巴黎公约”时，外观设计作为专利的一种对象得到国际承认。1958 年修订“巴黎公约”时在“公约”中增加了第五条当中的第五小条：“外观设计在本联盟一切成员国都应受到保护。”到目前为止世界上已有一百一十余个国家和地区将外观设计列为专利保护对象。

② 实用新型专利