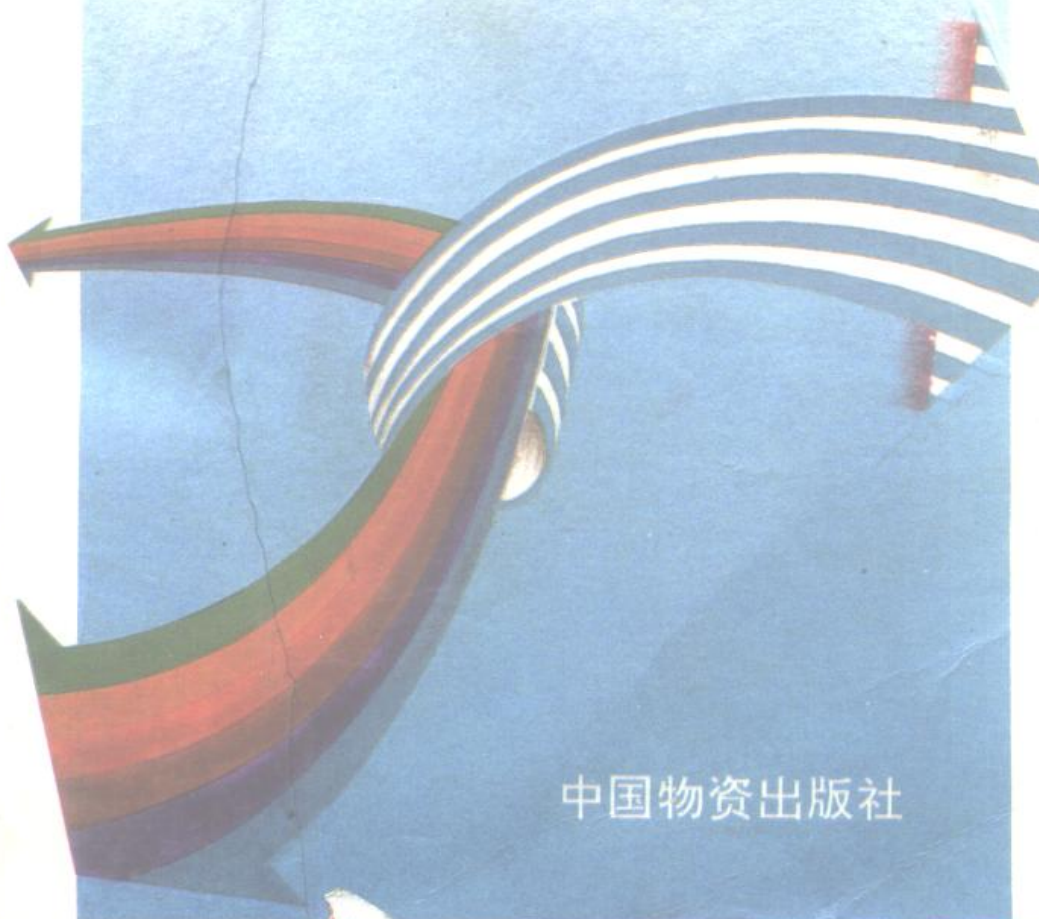


专利 商标 技术合同 疑难案例评析

杨金琪 编著
马孝樵 主审



中国物资出版社

382142

专利 商标 技术合同
疑难案例评析

编著 杨金琪
主审 马孝樵



中国物资出版社

(京)新登字第



图书在版编目(CIP)数据

专利、商标、技术合同疑难案例评析/杨金琪编著.-北京:
中国物资出版社,1995.1

ISBN 7-5047-0520-9

I. 专… II. 杨… III. 知识产权-民事纠纷-案例-研
究-中国 IV. D923.05

中国版本图书馆 CIP 数据核字(94)第 00189 号

**专利 商标 技术合同
疑难案例评析**
杨金琪 编著

中国物资出版社
(北京西城区月坛北街 25 号)
全国新华书店发行
北京四季青印刷厂

开本 787×1092 毫米 1/32 23.25 印张 字数:521 千字
1995 年 1 月第 1 版·第 1 次印刷
印数:1—7000

ISBN 7-5047-0852-6/F·0322 定价:20 元

前 言

无形的知识产权是人类智力劳动的结晶,是现代社会的
重要财富。利用先进的科学技术(专利技术和技术秘密等)可
以高效率地生产出具有竞争优势的商品;利用注册商标可以
保护其商品信誉,维持商品竞争优势;文学、艺术、科技作品和
计算机软件等,则是人类精神文明的必需品,可以为著作权人
带来巨大的物质财富。因此,拥有和充分利用知识产权是现代
工商业经营者及科技文化工作者参与市场竞争、立于不败之
地的重要因素之一,是发展社会生产力、繁荣社会经济、满足
人民群众物质文化生活,提高综合国力的重要基础。

改革开放十多年来,为了加强知识产权法制建设,我国先
后制定施行了商标法、专利法、著作权法、反不正当竞争法以
及技术合同法、科学技术进步法及其配套法规,从而建立起完
整的、适合我国国情的、接近国际保护水平的知识产权法律体
系。知识产权法律制度的核心是依法保护知识产权,人民法院
依据我国知识产权法律、法规,已经审结了一批知识产权纠纷
案件,切实有效地依法保护了中外知识产权所有人的合法权
益。

编者在最高人民法院从事专利、商标、技术合同和不正当
竞争等民事纠纷案件的审判工作,在审判实践中,曾遇到各种
类型的典型案件或疑难案件。鉴于人民法院对知识产权案件
的审判工作尚处于总结积累经验阶段,较为全面汇集各种典
型的知识产权案例的书籍尚不多见,编者将各种类较为典型

或疑难的案例汇编成本书,并且对每个案例所涉及的法律问题予以评析,力求就案讲法,供读者研究此类问题时参考。本书所收集的绝大部分案例来自全国高、中级人民法院,在此意义上,本书也是全国法院知识产权审判人员工作成果的汇集和审判经验的交流。我国已经建立起较为完整的知识产权法律制度,公民、法人的知识产权法制观念日益增强,在知识产权纠纷不断增加的情况下,本书可供审判人员、仲裁或调处人员、律师、教学人员或知识产权研究人员参考;对于科研机构、企事业单位、科技管理人员和广大科技人员也有实用价值。

由于人民法院审判知识产权案件的时间还不长,经验还不多,少数案例的判决处理存在某些不足之处是难免的。编者对案例的评析纯系个人观点,带有研究探讨性质,同时编者利用零星的业余时间仓促写成,故评析部分难免存在不足之处,敬请广大读者批评指正。

本书经最高人民法院民事审判庭审判员马孝樵同志审校。对此,编者表示诚挚的感谢。

杨金琪

一九九四年二月十三日

目 录

一. 专利案例

1. 对自然规律的发现、解释和描述不是专利法所称的发明 (3)
2. 没有同计算机相结合的汉字编码方法不授予专利权
..... (8)
3. 这件发明是否具备创造性 (12)
4. 专利管理机关的处理决定生效后不得再向法院起诉
..... (27)
5. 如何确定发明人的“本职工作”范围 (29)
6. 产品与其制造方法属不同的发明构思 (36)
7. 履行单位交付的任务作出的发明创造的专利申请
权应当归单位所有 (40)
8. 没有做出创造性贡献的人不是共同发明人 (42)
9. 应当依据协议确认专利权属 (46)
10. 合同履行地法院对履行技术合同产生的专利申请
权纠纷有管辖权 (50)
11. 应当划清完成技术方案的创造性研究和验证应用
技术方案的界限 (53)

12. 侵权产品销售地的人民法院对销售侵权纠纷有管 辖权	(57)
13. 关于先用权的举证责任及其证据	(60)
14. 对先用权人的“原有范围”应当如何审查确认	(67)
15. 先用权人在专利申请日后扩大生产规模构成侵权	(70)
16. 制造、销售和使用行为是否属于专为科学研究和实 验使用专利	(73)
17. 专利权人默许他人实施专利的行为构不成专利侵权	(77)
18. 关于专利侵权与临时保护期间的使用费纠纷的划分	(81)
19. 宣告专利权部分无效对人民法院判定专利侵权的影 响	(85)
20. 擅自转让他人专利技术构成专利侵权	(90)
21. 擅自实施从属专利权侵犯在先专利权	(95)
22. 仿制他人专利产品,质量低劣也应承担侵权责任	(99)
23. 申请日前的已有技术不属该专利权的保护范围	(103)
24. “禁止反悔”原则在专利侵权审判中的适用	(108)
25. 说明书和附图中支持独立权利要求的技术属于专利 权保护内容	(111)
26. 判定专利侵权不能仅以功能和效果相同而认定侵 权	(116)

27. 被控侵权产品增加一个技术特征仍然构成侵权	(120)
28. 被控侵权产品缺少权利要求书中记载的必要技术特征不构成侵权	(123)
29. 关于对间接侵害专利权的诉讼及其认定	(128)
30. 等同原则在判定专利侵权中的适用	(134)
31. 对这件实用新型专利权保护范围的分析	(138)
32. 加工承揽合同的定做方和承揽方构成共同侵犯专利权	(142)
33. 实施受让技术引起的专利侵权纠纷应当如何处理	(147)
34. 在专利侵权诉讼中原、被告均拥有专利权应当如何处理	(154)
35. 履行技术合同产生的专利权属和专利侵权纠纷应当如何处理	(159)
36. 技术转让合同纠纷案可以不因请求宣告专利权无效而中止审理	(165)
37. 被许可人违反约定同第三人联营实施专利技术构成专利侵权	(172)
38. 在审理专利侵权案中应将共同侵权人追加为共同被告	(175)
39. 受诉法院并案审理有效地制止了专利侵权	(177)
40. 将口头许可合同纠纷和专利侵权纠纷并案审理是恰当的	(181)

41. 以普通消费者为标准整体观察外观设计是否相近似 (187)
42. 如何确认因专利代理人的失误导致申请人丧失专利权所造成的经济损失 (192)

二. 商标、不正当竞争案例

43. 使用注册商标的部分文字是否构成侵犯商标专用权 (199)
44. 文字或读音近似是否属于近似商标 (202)
45. 对注册商标的标牌产品的报价行为是否构成商标侵权 (206)
46. 由加工承揽合同引起的商标侵权纠纷案如何认定和处理 (208)
47. 如何审查认定经销商在主观上是否存在“明知”或“应知” (211)
48. 被许可人在许可合同期限届满后继续使用许可人注册商标的行为构成商标侵权 (215)
49. 行政机关对商标侵权行为的处理应当如何适用实体法 (220)
50. 谁应当承担这起商标侵权的主要责任 (224)
51. 被告的行为构成商标侵权和不正当竞争 (227)
52. 如何审查认定“类似商品” (231)
53. 由联营协议和口头许可使用引起的商标侵犯纠纷应当如何处理 (234)

54. 在产品上使用自己商标的同时又使用他人注册商标的行为构成商标侵权 (237)
55. 在商品上使用缩写厂名造成与竞争厂家名称近似, 属不正当竞争行为 (240)
56. 被告行为侵害的客体是商标专用权 (245)
57. 如何计算商标侵权损害赔偿额 (249)
58. 侵犯他人商标专用权应当承担侵权损害赔偿的民事责任 (253)
59. 擅自使用知名商品特有的包装造成消费者误认属于不正当竞争行为 (257)
60. 商标侵权与不正当竞争行为的认定 (263)
61. 通过聘用他厂技术人员获取技术秘密的行为属不正当竞争 (270)
62. 以不正当手段获取、使用他人技术秘密的行为构成不正当竞争 (275)
63. 职务发明人调离后擅自实施其原职务技术成果的行为属不正当竞争 (283)
64. 在招商活动中擅自利用他人技术成果的行为属不正当竞争 (289)

三. 技术合同案例

65. 技术合同纠纷依法仲裁后当事人不得再向法院起诉 (295)
66. 盗用本单位公章签订的技术合同应确认无效 (297)

67. 未经专利局登记和公告的专利权转让合同的效力 应当如何确认	(301)
68. 如何确认连环技术转让合同的效力及其责任的承 担	(304)
69. 关于涉外技术合同与国内技术转让合同的认定	(310)
70. 应当如何确认涉外技术转让合同的效力	(315)
71. 厂长和其所在厂订立的技术转让合同的效力应当 如何认定	(320)
72. 专利权无效对专利实施许可合同的影响	(324)
73. 如何认定合同的性质和效力	(328)
74. 转让的技术存在缺陷属违约行为而不是欺诈行为	(333)
75. 显失公平的技术合同应当在合同成立之日起一年 内请求撤销	(337)
76. 专利实施许可合同与购销合同的认定	(343)
77. 合作开发合同与委托开发合同的认定	(347)
78. 正确区分技术开发、技术服务合同与加工承揽合同	(353)
79. 不能仅凭合同名称确认合同性质	(360)
80. 技术是否成熟可靠不是确认合同效力的法律依据	(364)
81. 技术合同的变更应当采用书面形式	(369)
82. 技术合同的验收应当采用书面形式	(375)

83. 订立技术合同应当条款完备,权利义务内容明确	(380)
84. 技术转让合同应当约定明确的合乎实用的验收 标准	(382)
85. 科学技术原理不能做为技术转让或技术开发合同 的验收标准	(385)
86. 怎样区分违约责任和风险责任	(389)
87. 技术开发合同的风险责任应由当事人合理分	(392)
88. 关于技术转让和技术开发混合合同纠纷的处理	(396)
89. 当事人双方均未实际履行的技术合同纠纷的处理	(403)
90. 技术合同的违约方应当向对方支付合同约定的违 约金	(408)
91. 实施技术合同发生亏损不支付技术使用费属违约 行为	(414)
92. 受让方不按合同约定支付提成费应承担违约责任	(417)
93. 转让方未尽技术指导义务应当承担违约责任	(419)
94. 专利权人的再转让行为属违约行为	(422)
95. 被许可方不按照合同标的的技术实施造成的损失应 当自负	(424)
96. 转让方不应当对受让方的产品成本承担责任	(428)

97. 技术服务合同的服务方应当承担其保证责任	(432)
98. 中介方与技术转让合同的双方分别订立中介合同并 从双方收取中介费应当如何处理	(438)
99. 技术培训合同的委托方违约应当补交培训费并赔 偿损失	(445)
100. 关于确认计算机软件相近似的标准	(448)

四. 附 录

1. 中华人民共和国专利法	(459)
2. 中华人民共和国专利法实施细则	(475)
3. 专利代理条例	(502)
4. 最高人民法院关于开展审判工作的几个问题的通知	(508)
5. 最高人民法院关于审理专利申请权纠纷案件若干问 题的通知	(511)
6. 最高人民法院关于专利侵权纠纷案件地域管辖问题 的通知	(512)
7. 最高人民法院关于审理专利纠纷案件若干问题的解 答	(514)
8. 中华人民共和国商标法	(518)
9. 中华人民共和国商标法实施细则	(526)
10. 全国人大常委会关于惩治假冒注册商标犯罪的补 充规定	(539)

11. 最高人民检察院关于假冒商标案立案标准的暂行 规定	(540)
12. 最高人民法院关于商标侵权如何计算损失赔偿 额和侵权期间问题的批复	(542)
13. 中华人民共和国反不正当竞争法	(543)
14. 中华人民共和国著作权法	(550)
15. 中华人民共和国著作权法实施条例	(563)
16. 实施国际著作权条约的规定	(574)
17. 计算机软件保护条例	(577)
18. 中华人民共和国合同法	(586)
19. 中华人民共和国合同法实施条例	(598)
20. 技术合同管理暂行规定	(633)
21. 中华人民共和国科学技术进步法	(634)
22. 保护工业产权巴黎公约(节录)	(647)
23. 商标国际注册马德里协定(节录)	(663)
24. 专利合作条约(节录)	(673)
25. 伯尔尼保护文学艺术作品公约	(706)

一 专利案例

NOBIS

一. 专利案例

1. 对自然规律的发现、解释和描述不是专利法所称的发明

〔案情〕

上诉人：王某

被上诉人：专利复审委员会

上诉人王某向国家专利局提出发明专利申请“天体（地球、月、日）物理仪器”。其权利要求的内容为：

“发明的天体物理仪器的特征：穿过春分与秋分的太阳中心再穿过春分秋分的地球赤道剖面中心与地球自转轴相上，即为 X 轴是太阳的轨迹，再做 Y 轴穿过春分或秋分的地球赤道剖面中心 $\perp$ 于 X 轴，此 XY 平面即与春分秋分的赤道剖面相重合的平面，则地球自转轴永远 $\perp$ 于 XY 平面即永呈 90° ，地球赤道剖面除春分秋分重合外其余时间均与 XY 平面平行。（旧地球仪是轨道在一平面上的闭口曲线圆或椭圆，地轴与轨道永呈 66.5° 赤道平面与轨道平面永呈 23.5° 角。）并且此 XY 平面就是相对于太阳若不受月球等星体的引力作用的运行平面其轨迹是摆线形，实际是受月球的引力作用影响由春分或秋分开始每天以 $15.4'$ 的角度变化用 90 多天的时间向南或北偏离 XY 平面 23.5° 角，这就是相对于月球的近似三级抛物线的运行轨迹的变化”。