

专利知识培训推荐用书

张玉瑞 著

专利战争



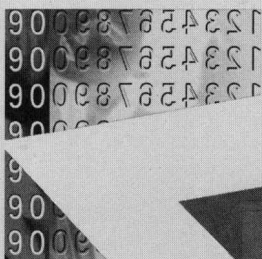
HUANLIZHANZHENG

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

专利知识培训推荐用书

专利战争

□ 张玉瑞 著



ZHUANLIZHANZHENG

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

专利战争/张玉瑞著. —北京: 中国法制出版社,
2007. 7

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0008 - 4

I. 专… II. 张… III. 专利 - 基本知识 IV. G306

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 084326 号

专利战争

ZHUANLI ZHANZHENG

著者/张玉瑞

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2007 年 7 月第 1 版

印张/11.25 字数/204 千

2007 年 7 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0008 - 4

定价: 25.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66026587

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

C 目 录 Contents

第一部分 中国企业的宿命——专利大决战

第一章 企业知识产权，遍地财富之旷野	3
第一节 知识经济、专利百态	3
一、第三次产业革命	3
二、企业生产“知识财产”	4
三、专利丛林与专利战争	4
第二节 现代科技条件下的专利百态	7
一、你信不信，我专利了你——假如克隆人能够 获得专利	7
二、上网卖菜，侵犯专利权——假如商业方法能 获得专利	10
三、你家后院草，获得专利——对发展中国家的 生物掠夺、传统知识掠夺	11
第二章 WTO、TRIPS、337 条款	14
第一节 知识产权——“富国的佳肴、穷国的毒药”	14
一、知识产权是富有国家的法律	15

2 专利战争

●二、发展中国家的理想专利政策	17
第二节 WTO 和 TRIPS	18
●一、关贸总协定 (GATT)	19
●二、世界贸易组织 (WTO)	19
●三、知识产权协议 (TRIPS)	20
●四、世界贸易组织 (WTO) 的争端解决机制	22
第三节 337 调查、技术壁垒	23
●一、337 调查	23
●二、技术壁垒	25
 第三章 世界工厂	28
第一节 Made in China	28
●一、走遍世界, Made in China 与你同行	29
●二、中国的工业化进程	30
●三、城市化, 人口与就业压力	32
●四、发达国家的生产转移	33
第二节 艳丽的 OEM	34
●一、何谓 OEM	34
●二、遍地开花	34
●三、OEM 的优点	36
●四、产品同质化问题	38
●五、假冒产品问题	38
●六、国际形象问题	39
第三节 中国企业的苦笑曲线	40
●一、中国企业的苦笑曲线	40
●二、品牌之痛	40
●三、专利之痛	42

第四章 专利喋血战争	45
第一节 外国企业抢占中国专利滩头	45
一、外国企业抢占发明专利的高地	46
二、实用新型、外观设计是国人的天下	47
三、中国企业已经到紧急关头，企业成为专利战争的主角	47
第二节 中国进入专利纠纷高发期	48
一、外国专利八强	48
二、外国大公司在华专利申请	49
三、历史与现实	50
第三节 专利战争，烽烟四起	53
一、手机	53
二、电池	55
三、MP3	57
四、自行车	60
五、摩托车	62
六、汽车	63
七、轮胎	65
八、数字电视	66
九、DVD	66
十、地板	67
十一、打火机	68
十二、墨盒	68
第五章 让我们用专利，筑起新的长城	72
第一节 中国企业之起义	72
一、原罪之水	72
二、专利抗战	73

● 三、专利铁血部队	74
第二节 战争总部	75
● 一、最低要求	76
● 二、国内企业的成熟典型	77
● 三、智能型企业的知识产权管理	79
第三节 专利情报战	80
● 一、专利文献的特点	80
● 二、专利文献的作用	83
第四节 专利申请战	85
● 一、必要的专利申请数量	85
● 二、如何决定专利申请	86
● 三、专利申请策略	87
第五节 专利经营战	90
● 一、专利许可	90
● 二、购买专利、企业并购	95
第六节 专利纠纷战	99
● 一、不战而屈人兵	99
● 二、专利歼灭战	100
● 三、专利侵权诉讼谋略	101
● 四、专利诉讼中的“胡萝卜加大棒”政策	102
第七节 专利与标准	105
● 一、标准	105
● 二、专利联盟	107
● 三、标准中的专利联盟	107
● 四、标准中的知识产权斗争	110

第二部分 专利制度与专利法

第六章 专利制度的功能和作用	117
第一节 什么是专利	117
一、专利是发明创造	117
二、专利权是垄断权	118
三、专利是公开的技术、法律和经济信息	118
第二节 专利法的性质与功能	119
一、专利法是科技进步法	119
二、专利法是企业竞争法	120
三、专利法的四大功能	120
第三节 专利的种类	122
一、发明专利	122
二、实用新型	123
三、外观设计	125
第七章 不予专利保护的对象、例外	127
第一节 不属于发明创造的对象	127
一、科学发现	127
二、智力活动的规则和方法	128
三、疾病的诊断、治疗方法	129
第二节 虽然属于发明创造,但不受专利法保护的 对象	130
一、动物、植物新品种	130
二、原子核变换方法,及其获得之物质	132
第三节 违反国家法律、社会公德、公共利益的	

发明创造	132
❶ 违反国家法律的发明创造	132
❷ 违反社会公德的发明创造	133
❸ 妨害公共利益的发明创造	133
第八章 授予专利权的条件	134
第一节 新颖性	134
❶ 关键的申请日前	135
❷ 公知的绝对新颖性	135
❸ 公用的相对新颖性	136
❹ 未以其他方式为公众所知	136
❺ “抵触申请”	136
❻ 发明、实用新型新颖性的具体判断方法	137
❼ 不丧失新颖性的公开	138
第二节 创造性	140
❶ 创造性审查原则	140
❷ 与已经技术相比较	141
❸ 创造性是对本领域普通技术人员而言	141
❹ 发明有突出的实质性特点和显著的技术进步	142
❺ 实用新型有实质性特点和技术进步	143
❻ 不同类型发明创造的创造性判断	144
❼ 创造性判断的辅助标准	146
第三节 外观设计的不相同、不近似性	147
❶ 判断主体、方法	147
❷ 外观设计不相同性的判断	148
❸ 外观设计不近似性的判断	149
第四节 实用性	149
❶ 实用性指产业上能够制造或使用	149
❷ 实用性审查原则	150

● 三、不具备实用性的几种主要情形。	150
● 四、外观设计的工业适用性	151
第九章 专利（申请）文件和单一性	152
第一节 请求书、摘要	153
● 一、请求书	153
● 二、摘要	153
第二节 说明书、附图	154
● 一、说明书的法定内容	154
● 二、说明书应充分公开发明创造	155
● 三、说明书附图	156
● 四、充分公开与技术秘密的关系	156
第三节 权利要求书	157
● 一、产品权利要求、方法权利要求	157
● 二、独立权利要求、从属权利要求	157
● 三、权利要求书遵循的原则	160
第四节 外观设计的图或照片等	161
● 一、图或照片	161
● 二、色彩	162
● 三、简要说明	162
第五节 专利申请的单一性	162
● 一、分案申请	163
● 二、合案申请	163
第十章 三种专利审批程序	166
第一节 先申请制、优先权制	166
● 一、先申请制	166
● 二、申请日	167
● 三、优先权制	167

第二节 发明专利的审批程序	168
一、初步审查	168
二、早期公布专利申请	169
三、应请求进行实质审查	169
四、授权并登记公告	170
第三节 实用新型、外观设计专利的审批程序	170
一、强化了初步审查	170
二、直接授权并登记公告	171
第四节 专利复审	171
一、复审理由的种类	172
二、复审的原则	172
三、复审程序	172
 第十一章 专利权人的权利义务、专利无效	174
第一节 专利权的期限、年费	174
一、三种专利的期限	174
二、年费	175
三、计划许可问题	175
第二节 专利权的无效	176
一、专利权无效宣告的请求人	176
二、专利无效宣告的一般意义	176
三、专利无效宣告的特殊意义	176
四、专利无效宣告的理由	178
五、专利无效宣告程序	178
六、专利无效宣告的法律后果	180

第三部分 沙场点兵——专利纠纷作战图

第十二章 国家知识产权局专利行政案件	183
第一节 案件的管辖、审理	184
一、地域、级别管辖	184
二、行政庭、知识产权庭审理	184
三、适用程序法	185
第二节 专利程序案件	186
一、专利程序案件的性质	186
二、专利程序案件的范围、时限	186
三、专利程序案件的行政复议	187
第三节 专利复审案件	188
一、专利复审案件的性质	188
二、专利复审案件的范围、时限	188
第四节 专利无效案件	189
一、专利无效案件的性质	189
二、专利无效案件的范围、时限	190
第五节 专利强制许可案件	190
一、专利强制许可案件的必要性	190
二、专利授权后满三年的强制许可	191
三、国家紧急状态、公共利益的强制许可	191
四、从属专利的交叉强制许可	192
五、强制许可内容、方式	193
第十三章 专利民事案件（概述）	195
第一节 专利民事案件的种类	195

一、权属、报酬类	195
二、转让、许可类	196
三、侵权类	196
第二节 专利民事案件的管辖、时效	196
一、级别管辖	196
二、指定管辖	197
三、地域管辖	198
第三节 专利民事案件的时效	199
一、权属、报酬类案件	199
二、转让、许可类案件	200
三、侵权类案件	201
 第十四章 专利民事案件（权属、报酬类）	203
第一节 发明人、设计人资格案件	203
一、作出实质性贡献	203
二、共同发明人	205
三、身份权	205
四、财产权	206
第二节 职务发明、非职务发明确权案	206
一、本职工作的发明创造	206
二、完成单位交办任务的发明创造	208
三、主要利用单位物质技术条件完成的发明创造	208
四、离职后一年内的有关发明创造	209
五、专利申请权、专利权的归属	209
第三节 职务发明的奖励、报酬案	210
一、有关职务发明奖励的法律规定	210
二、支付职务发明奖励是企业的法定债务	211
第四节 委托发明、合作发明确权案	212
一、委托发明的专利申请权、专利权	212

●二、合作发明的专利申请权、专利权	213
●三、委托发明、合作发明的使用权	214
●四、协议权利归属问题	215
●五、委托开发、合作开发的风险分配	216
第十五章 专利民事案件（转让、许可类）	218
第一节 专利申请权、专利权转让合同	218
●一、转让合同的主要条款	218
●二、专利申请权、专利权转让合同登记的效力	221
第二节 专利申请技术、专利技术的许可合同	222
●一、专利许可的特征	223
●二、专利申请技术的许可	223
●三、许可合同的种类	224
●四、许可合同的主要条款	226
●五、合同备案、认定登记	228
第十六章 解决合同纠纷的司法解释	230
第一节 合同的主体、效力	230
●一、不具备民事主体资格的科研组织，可以 设立技术合同	230
●二、未经审批、许可，不影响合同效力。	231
●三、伪装开发、重复签约合同	231
●四、非法垄断、妨碍技术进步条款	232
●五、技术合同侵权	232
第二节 合同解释、责任	233
●一、合同价款约定不明确	233
●二、合同的解除	234
●三、合同变更、撤销的责任	234
第三节 技术开发合同	235
●一、合同标的	235

●二、分工参与研究开发工作	235
●三、当事人均有使用和转让的权利	236
第四节 技术转让合同	236
●一、合同标的、定性	236
●二、风险转移	237
●三、对已有实施、许可合同的影响	238
●四、当事人的若干义务、权利	238
第五节 与审理技术合同纠纷有关的程序问题	239
●一、合同纠纷的案由	239
●二、技术合同的管辖法院	239
●三、技术合同侵犯他人权利	240

第十七章 专利民事案件（侵权构成、种类、 责任、免责）

241

第一节 产品专利侵权	242
●一、制造专利产品	242
●二、销售专利产品	243
●三、许诺销售	243
●四、进口专利产品	243
●五、使用专利产品	243
第二节 方法专利侵权	244
●一、使用专利方法	244
●二、对方法专利的保护，延及方法直接获得的 产品	244
●三、制造新产品的方法专利，举证责任倒置	245
第三节 外观设计专利侵权	247
第四节 销售侵权、间接侵权	248
●一、销售侵权	248
●二、辅助侵权	249

第五节 专利侵权责任、临时保护期使用费	250
一、停止侵害	250
二、损害赔偿	251
三、发明专利临时保护使用费的追索	252
第六节 专利民事案件（侵权责任的免责抗辩）	254
一、专利权用尽	254
二、他人先用权	255
三、临时过境权	256
四、科学研究、试验权	256
 第十八章 专利民事案件（侵权的判断规则）	257
第一节 权利要求的解释	258
一、以独立权利要求为准	258
二、侵犯并列独立权利要求之一，即为侵权	259
三、说明书、附图可以解释权利要求	260
四、禁止反悔原则	264
第二节 侵权判断	264
一、全面覆盖原则和相同侵权	264
二、拼凑、减少技术特征的判断	265
三、等同侵权	266
第三节 公知技术抗辩	269
一、必要性和司法解释	269
二、公知技术起算的时间点、范围、权属	270
三、公知技术对比对象、标准	271
四、公知技术抗辩，在侵权判断中的位置	272
第四节 外观设计专利侵权的判断	273
一、外观设计保护范围的确定	273
二、外观设计的侵权判定	274
三、相同或近似的认定	274

第十九章 专利民事案件（侵权诉讼程序特殊

规定)	276
第一节 原告资格、管辖法院、检索报告	276
一、原告资格	276
二、管辖法院（起诉地点）	277
三、实用新型检索报告	278
第二节 被告反诉专利无效	279
一、反诉适用的专利种类、时间限制	279
二、反诉期间，停止“侵权”行为之裁定	280
三、不中止审理的例外	280
四、中止之解除	281
第三节 确认不侵权之诉	281
一、确认不侵权之诉的构成	282
二、性质、管辖法院	282
第四节 诉前禁令、财产保全、证据保全	283
一、诉前临时措施的必要性	283
二、诉前临时措施的种类	284
三、诉前临时措施的管辖法院、申请人、基本证据	284
四、诉前财产保全	286
第五节 诉前申请停止侵权	288
一、申请诉前禁令之理由	288
二、诉前禁令的担保	288
三、裁定与执行	289
四、诉前禁令后应当起诉	289
五、诉前禁令的效力	290