



知识产权理论

ZHI SHI CHAN QUAN LI LUN

与实践

YU SHI JIAN

主 编：刘世宽

副主编：袁峥嵘 张 健

甘 肃 人 民 出 版 社

知识产权理论与实践

主 编 刘世宽
副主编 袁峥嵘 张 健

甘肃人民出版社

图书在版编目 (C I P) 数据

知识产权理论与实践/ 刘世宽主编. —兰州: 甘肃人民出版社, 2006. 8

ISBN 7-226-03450-6

I. 知... II. 刘... III. 知识产权-研究
IV. D913. 04

中国版本图书馆CIP数据核字(2006)第083650号

责任编辑: 韩惠言

封面设计: 晨峰设计

知识产权理论与实践

主编 刘世宽

甘肃人民出版社出版发行

(730030 兰州南滨河东路520号)

甘肃发展印刷公司印刷

开本850×1168毫米 1/32 印张 14.75 插页 2 字数 397 千

2007年 1 月第 1 版 2007 年 1 月第 1 次印刷

印数: 1~500

ISBN 7-226-03450-6

定价: 42.00 元



刘世宽，甘肃省知识产权局局长，陕西绥德人。中共党员，大学文化，高级工程师。兰州理工大学客座教授，兰州交通大学客座教授。曾任甘肃省城市集体经济总公司处长、省委宣传部办公室副主任、省生产力促进中心主任。多年从事经济、科技和知识产权管理工作，多次参加国际间和全国性知识产权研讨会，在报刊上发表《实施知识产权战略，推进甘肃自主创新》等多篇论文。甘肃省知识产权专家讲师团负责人。

作者简介

袁峥嵘，女，汉族，江苏泰兴人。曾先后在西北政法学院和上海交通大学攻读法学学士、硕士学位。现为兰州理工大学人文学院法学系主任、副教授，兰州理工大学知识产权研究中心副主任，甘肃省知识产权专家讲师团成员，甘肃省人大立法委员会特邀研究员。主要从事民商法、知识产权法研究。出版学术著作《知识产权法新论》，合著《劳动法研究》、《金融法学原理》等，发表《知识产权的人性、经济、社会基础的思考》等学术论文20余篇。

张健，男，陕西西安人。中共党员，工学学士，工程师，曾任甘肃工业大学科技处技术开发科副科长、科技产业处秘书，现任甘肃省知识产权局协调管理处处长。多年从事教学、科技和知识产权管理工作，曾获得高等学校优秀教学成果校级一等奖和省级三等奖等。甘肃省知识产权专家讲师团成员。

運用知識产权战略
参与全球經濟竞争

李子齊

二〇〇六年四月

序

知识产权是促进技术创新,加速高科技成果产业化,提高经济竞争力的一项重要法律制度。拥有知识产权的数量和质量,成为衡量一个国家、地区技术创新能力和经济竞争实力的重要标志。创新是一个民族进步的灵魂,是一个国家兴旺发达的不竭动力。

《国民经济和社会发展第十一个五年规划纲要》提出要“立足科学发展,着力自主创新,完善体制机制,促进社会和谐”,“形成一批拥有自主知识产权和知名品牌、国际竞争力较强的优势企业”,建设创新型国家,实现经济结构调整和增长方式改变。《纲要》为“十一五”时期知识产权事业发展营造了大环境,对知识产权工作提出了新的要求,也为知识产权事业的发展提供了大舞台。

正如温家宝总理指出的那样,知识产权工作一要加强专利战略研究,正确选择科技创新的重点和目标,培育、形成我国的科技优势和知识产权优势。二要深化改革,建立有利于技术创新及其产业化的科技管理体制和专利管理体制,培育和发展一批拥有自主知识产权的企业和企业集团。三要加强专利工作体系和专利工作综合能力建设,提高专利工作整体水平。四要加强专利工作队伍建设,培养一大批懂业务、会管理、熟悉法律和国际规则的专利人才。

科技强省,提高自主创新能力,促进企业创新并拥有更多自主知识产权,这是我省实现“十一五”规划的关键所在,也是实现“十一五”规划目标的重点工程。提高自主创新能力是涉及政府、企业、研究院所、大学等方面的系统工程,政府知识产权管理机关必须长期投入,努力调动方方面面的积极性。除了健全的制度以外,有效地实施知识产权制度首先必须有人人的保障。我省知识产权战略在现阶段

的重点之一仍然是知识产权人才的培养与教育。

近年来,甘肃省的知识产权工作以马列主义、毛泽东思想、邓小平理论和“三个代表”重要思想为指导,在国家有关部、委、局和甘肃省委、省政府的领导下,为甘肃省经济建设和社会发展的重点目标和任务开展了一系列工作,取得了令人欣慰的成绩。更可喜的是,我们已初步建立起一支有活力、有发展潜力的队伍。

《知识产权理论与实践》内容包括知识产权基础理论、知识产权法律制度、知识产权战略研究、企事业单位知识产权管理实务、甘肃省知识产权诉讼案例分析研究等,突出了知识产权战略和实务的内容,既有理论综述,又有实务介绍,深入浅出、翔实生动,符合我省知识产权宣传教育的实际需要。这本书的出版,对我省广大干部尤其是企事业单位的知识产权工作者系统地学习掌握知识产权的基本知识,有极大的帮助。

张天理

2006年4月于金城

前 言

在当代,知识产权问题已经融入到现代社会各种社会实践活动中,研究和实施知识产权战略在我国加入世贸组织,贸易壁垒和行政壁垒逐步消失的今天,成为我国应对国际竞争新挑战的重要措施。众所周知,我国知识产权制度的建立起步较晚,相应地,立足于知识产权制度的知识产权战略与实务教育尚处于起步阶段。对知识产权知识的了解与运用,已不仅为法学专业和法律工作者所需求,更为广大科技人员和技术、经济管理人员、经营人员所需要。

本书的作者,或多年从事知识产权行政管理工作,或多年从事知识产权理论教学与研究,在各自的实践及研究中有很多收获。我们试图从技术创新及管理的高度,结合我省知识产权战略的阶段特点,编著一本适合我省企事业单位科技管理人员、经营人员阅读的知识产权读本。本书的主要内容如下:

第一,知识产权基础理论综述。人类社会诞生和发展的历史说明,创造是人的本性,也是一切财富的源泉,但这一本质由于生产力和人类的认识能力所限,长期未被认识。科学技术的发展所造成的生产力的提高,终于使知识产品成为一种独立的财产,成为不是观念上,而是实实在在的第一财富。知识产权制度的产生和发展有其深刻的社会、经济、科技、法律背景,其通过产权界定与激励机制、产权交易与资源配置机制、产权限制与利益平衡机制、产权保护与市场规范机制、产权管理与政府引导机制,为国家和地区的经济发展起着不可估量的推动作用。以上认识有助于读者真正理解知识产权制度的内涵,以指导知识产权的实践工作。

第二,知识产权具体制度。对我国专利制度、商标制度、著作权制度、商业秘密保护制度、植物新品种保护制度进行了简要介绍,可以使读者对我国知识产权制度有较系统的了解。

第三,知识产权战略。结合党的十六届五中全会提出的“十一五”时期经济社会发展的主要目标之一——形成一批拥有自主知识产权和知名品牌、国际竞争力较强的优势企业,联系2006年全国科技大会提出的“自主创新、重点跨越、支撑发展、引领未来”十六字方针,从宏观和微观(即国家和企业)两个层面,对我国知识产权战略的目标、宗旨、保障、趋势及企事业单位如何在具体实践中运用知识产权战略,增强企业的竞争力进行了较详细的论述。使读者对知识产权制度的实用性有充分的认识,并对企事业单位的知识产权工作起到指导作用。

第四,知识产权实务。主要内容包括知识产权的管理工作、具体实践模式和知识产权纠纷的解决途径,并辅之以若干我省知识产权典型案例。

由于编者的学识及经验所限,本书不足之处在所难免,望各界同仁不吝赐教,以期在今后的工作中改进完善。

本书由刘世宽任主编,袁峥嵘、张健任副主编。刘世宽负责统筹策划,并撰写第一编第三章、第四章。袁峥嵘撰写第一编第一章、第二章,第二编,第三编第十章、第十一章、第十二章,第四编第十四章、第十五章。张健负责全书编写工作的组织、实施并撰写第三编第九章、第四编第十三章。全书最后由刘世宽统稿并审定。

在本书的策划、编写、出版过程中,我们得到各界同仁的亲切关怀和大力支持。兰州市中级人民法院民三庭雪玉玲庭长提供了本书的案例,甘肃省工商局商标广告管理处张初林处长、甘肃省版权局版权处夏玲副处长、兰州理工大学科技处董斌老师、兰州理工大学知识产权研究中心贾小龙老师参与了审稿及最后修改。中共甘肃省委党校张仨仁教授、甘肃政法学院李玉基教授和焦盛荣教授对

本书的论证和编著提出了许多宝贵意见。兰州理工大学科技处、兰州理工大学人文学院及兰州理工大学知识产权研究中心也给予了大力的支持。对以上专家和单位,我们一并表示深深的敬意和最诚挚的感谢!

编 者

2006 年 4 月于金城

目 录

第一编 理论篇

第一章 知识产权基本概念	(3)
第一节 知识产权的含义	(3)
一、知识与知识产权	(3)
二、知识产品与知识产权	(3)
三、知识产权的含义	(4)
第二节 知识产权的分类	(6)
一、工业产权和著作权	(6)
二、创造性成果权和经营性标记权	(7)
第三节 知识产权的特点	(9)
一、保护对象的非物质性	(9)
二、权利取得的国家授予性	(10)
三、权利保护的时间性	(10)
四、权利效力的地域性	(11)
第二章 知识产权制度的基础理论	(13)
第一节 知识产权制度产生的社会经济、政治、文化背景	(13)
一、科学技术广泛应用于社会生产	(14)

二、科技成果成为自由交换的商品	(14)
三、新文化价值观的确立	(15)
四、新政治文明的萌生	(15)
五、财产权法律制度的变革	(15)
第二节 知识产权制度与技术创新的关系	(18)
一、什么是创新	(18)
二、知识产权制度对技术创新的作用	(19)
三、技术创新对知识产权制度的影响	(24)
第三节 知识产权保护水平与社会生产力发展水平的 辩证关系	(27)
一、知识创新与知识学习之间的辩证关系	(28)
二、权利人的垄断利益与公众利益间的辩证关系	(29)
第三章 知识产权国际保护	(33)
第一节 知识产权国际保护概述	(33)
一、《与贸易有关的知识产权协议》之前的主要国际 公约	(33)
二、世界贸易组织框架下的《与贸易有关的知识产权 协议》的产生	(35)
第二节 《与贸易有关的知识产权协议》的介绍	(36)
一、《与贸易有关的知识产权协议》的特点	(37)
二、《与贸易有关的知识产权协议》的保护范围	(38)
三、《与贸易有关的知识产权协议》的基本原则	(38)
四、《与贸易有关的知识产权协议》的发展趋势	(40)
第四章 我国知识产权制度的建立与发展	(42)
第一节 我国知识产权制度建立与发展的历史	(42)
一、新中国成立前——萌芽期	(42)
二、新中国建立至文革前——雏形期	(43)
三、“文化大革命”期间——停滞期	(45)

四、我国改革开放初期至 20 世纪 90 年代——全面 建立期	(46)
五、20 世纪 90 年代以后——发展完善期	(47)
第二节 我国知识产权制度的未来发展趋势	(52)

第二编 制度篇

第五章 专利制度	(55)
第一节 专利概述	(55)
一、“专利”在不同语境下的含义	(55)
二、专利制度及其特征	(56)
三、专利制度对经济发展的作用	(58)
四、我国专利制度的历史演进	(59)
第二节 我国专利法保护的专利的类型	(61)
一、发明	(62)
二、实用新型	(62)
三、外观设计	(62)
四、不授专利权的发明创造及不适用专利法的对象 ...	(62)
第三节 专利申请	(63)
一、专利申请权	(63)
二、专利申请人	(64)
三、专利申请的原则	(65)
四、专利申请日	(66)
五、专利申请文件的撰写	(69)
六、专利申请文件的提交	(70)
七、专利申请费用的缴纳与减缓	(71)
八、专利申请文件的修改和撤回	(71)

第四节 专利审查	(73)
一、初步审查	(73)
二、公布申请	(74)
三、实质审查	(76)
四、需要保密的主题如何进行审查	(80)
五、复审	(81)
六、公告授权	(82)
第五节 专利权的内容	(82)
一、专利权人的权利	(82)
二、专利权人的义务	(85)
三、专利权的期限	(86)
四、专利权的终止和无效	(86)
第六章 商标制度	(89)
第一节 商标概述	(89)
一、什么是商标	(89)
二、商标的种类	(90)
第二节 商标权	(92)
一、我国商标专用权的取得方式	(92)
二、商标专用权的内容	(92)
三、商标权的期限与续展	(94)
第三节 商标注册申请	(94)
一、商标注册的申请人	(94)
二、按商品分类表提出申请	(95)
三、商标注册申请应提交的文件	(95)
四、缴纳申请费用	(96)
五、商标注册重新申请	(96)
六、商标注册变更申请	(96)
七、如何向外国申请商标注册	(97)

第四节 商标注册审查和核准	(99)
一、商标注册形式审查	(99)
二、商标注册实质审查	(100)
三、商标异议	(103)
四、核准注册	(104)
第五节 注册商标争议与商标不当注册	(104)
一、注册商标争议	(104)
二、商标注册不当	(106)
第六节 商标侵权行为及法律责任	(108)
一、商标权的保护范围	(108)
二、侵犯商标权的表现形式	(108)
三、侵犯商标权的法律责任	(110)
第七章 著作权制度	(113)
第一节 著作权概述	(113)
一、著作权的概念	(113)
二、著作权法保护的作品	(113)
三、著作权的取得	(118)
四、著作权的内容	(121)
五、著作权的期限	(127)
六、著作权的邻接权	(128)
七、著作权的限制	(131)
八、侵犯著作权行为的表现形式及法律责任	(135)
第二节 计算机软件著作权	(138)
一、计算机软件的保护途径	(138)
二、著作权意义上的计算机软件概念	(141)
三、计算机软件受保护的条件	(142)
四、计算机软件著作权的取得	(143)
五、计算机软件著作权的内容	(144)

六、计算机软件著作权的期限	(146)
七、计算机软件著作权的登记	(146)
八、侵犯计算机软件著作权的表现形式及法律责任 ...	(149)
第八章 其他知识产权制度	(155)
第一节 商业秘密权	(155)
一、商业秘密的概念	(155)
二、法律意义上的商业秘密之构成条件	(156)
三、商业秘密的涵盖范围	(156)
四、侵犯商业秘密行为的认定	(158)
第二节 企业名称及商号权	(158)
一、企业名称权的概念	(158)
二、企业名称及商号权保护中常见的问题	(159)
第三节 植物新品种权	(160)
一、植物新品种权的概念	(160)
二、植物新品种权的内容	(161)
三、植物新品种权的限制	(162)
四、植物新品种权的取得、期限和无效	(163)
五、植物新品种权的保护	(165)

第三编 战略篇

第九章 知识产权战略概论	(169)
第一节 知识产权战略的含义	(169)
第二节 国外知识产权战略简介	(170)
一、美国知识产权战略简况	(170)
二、日本知识产权战略简况	(172)
三、韩国知识产权战略简况	(174)