

绿色、工程、文化与法治研究系列成果
山东建筑大学特色名校建设工程成果

知识产权 战略学

刘国涛 马凤玲 主编

ZHISHICHANQUAN
ZHANLUEXUE



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

绿色、工程、文化与法治研究系列成果
山东建筑大学特色名校建设工程成果

知识产权 战略学



刘国涛★马凤玲 主编

ZHISHICHANQUAN
ZHANLUEXUE



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权战略学 / 刘国涛, 马凤玲主编. —北京: 知识产权出版社, 2016. 7

ISBN 978-7-5130-4218-5

I. ①知… II. ①刘… ②马… III. ①知识产权法—研究 IV. ①D913.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 119502 号

责任编辑: 彭小华

责任校对: 董志英

特约编辑: 肖树乔

责任出版: 刘译文

封面设计: SUN 工作室

知识产权战略学

刘国涛 马凤玲 主编

出版发行: 知识产权出版社 有限责任公司

网 址: <http://www.ipph.cn>

社 址: 北京市海淀区西外太平庄 55 号

邮 编: 100081

责编电话: 010-82000860 转 8115

责编邮箱: huapxh@sina.com

发行电话: 010-82000860 转 8101/8102

发行传真: 010-82000893/82005070/82000270

印 刷: 三河市国英印务有限公司

经 销: 各大网上书店、新华书店及相关专业书店

开 本: 787mm × 1092mm 1/16

印 张: 22.25

版 次: 2016 年 7 月第 1 版

印 次: 2016 年 7 月第 1 次印刷

字 数: 420 千字

定 价: 68.00 元

ISBN 978-7-5130-4218-5

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

《知识产权战略学》 编写委员会

主 编：刘国涛 马凤玲

副 主 编：吕 芳 张小艳

编写委员（按姓氏笔画排序）：

马凤玲 王德新 吕 芳 刘国涛

李 健 张小艳 徐红菊



前 言

一、编写本书的重要意义

“知识产权战略学”是近十多年来备受关注并持续升温的热点研究领域,与传统的“知识产权法学”主要倾力于对“知识产权确认与保护”不同,“知识产权战略学”的关注领域还涉及“知识产权”的创造、利用以及管理等在内的更为宽泛的对象及其相应的策略性方法与措施。由于“战略”本身所具有的高度前瞻性、全面性、实践性,“知识产权战略学及其应用”成为国家有关部门、企业和发明人积极开展研究与实践的重要工作。具体来讲,知识产权战略学的价值至少有以下几大方面:其一,知识产权战略本身的价值。“知识产权战略”的主体多样,按层级划分,至少可以包含国家知识产权战略、区域知识产权战略、行业知识产权战略,以及企业知识产权战略等。对于国家而言,知识产权战略的制定与实施,有助于促进经济增长方式更快、更好的转变,有助于提升国家的综合实力。对于企业而言,知识产权战略的制定与实施,有助于推进企业的自主创新,有助于增强企业的核心竞争力。其二,知识产权战略上升为国家基本战略的大背景。自2008年《国家知识产权战略纲要》发布之始,“知识产权战略”正式成为我国继“科教兴国”“人才强国”,以及“可持续发展”战略之后的第四大“国家基本战略”。这一崭新的战略高度的确定,以及自2009年以来每一年度内的“国家知识产权战略实施推进计划”的颁

行,使得对知识产权战略学的理论及实践研究在具备必要性的同时,肩负了更加神圣的历史使命。其三,新时期知识产权战略在参与国际竞争中的重要地位。知识经济时代,创新对于经济增长起着至关重要的作用。由于我国技术水平相对落后,在国际贸易中往往遭遇来自发达国家的打击与压制,知识产权已然成为影响我国对外贸易的又一壁垒,这也使得制定和实施科学有效的知识产权战略迫在眉睫。

二、本书主要内容简介

本书共由四部分(十三章)构成:

第一部分,是本书较有特色的部分,即第一章“绿色工程与知识产权”和第九、十章“工程建设中的知识产权战略(上、下)”。这是基于主编所在单位的学科特点和科研优势所撰写的内容,突出介绍了工程的内涵、工程与环保的关系以及“绿色专利”和“工法”知识产权。

第二部分,即第二章“知识产权战略学概论”,对知识产权战略的基本内涵、战略地位和制定、实施进行概论性探讨。

第三部分,按不同的知识产权类型进行具体战略探讨,即第三、四章“专利权法律战略(上、下)”、第五章“商标权法律战略”、第六章“商号权法律战略”、第七章“著作权法律战略”、第八章“国际和国家知识产权战略”、第十一章“其他知识产权法律战略”(涉及地理标志战略、商业秘密权战略、非物质文化遗产战略),当然也包括作为特色在第一部分中所介绍的第九、十章“工程建设中的知识产权战略(上、下)”。

第四部分,纠纷解决部分,即第十二章“知识产权纠纷解决战略概论”、第十三章“企业知识产权纠纷诉讼和非诉战略”,总结了众多知识产权纠纷类型及可资参考的案例、战略、策略。

三、本书特点与应用范围

本书编写的主要指导思想是既有学术性,又简明易懂,有实务价值。本书在编写体例上采用了“基础理论”加“应用实践”的模式,在编写风格上,尽可能平实通俗。此外,本书还选配了较多的实践材料和相关案例,对于准确全面地掌握知识要点和运用策略提供帮助。本书的基本定位是既可作为高等学校的教材,又可作为企事业单位学习、运用知识产权战略的读物。

四、本书编写工作分工

编写委员会组成:主编:刘国涛(山东建筑大学法学院教授)、马凤玲(山东建筑大学法学院副教授);副主编:吕芳(山东师范大学法学院院长助理、讲师)、张小艳(山东司法警官职业学院讲师、三级警督);编写委员会(按姓氏笔画排序):马凤玲、王德新(山东师范大学法学院副院长、副教授)、吕芳、刘国涛、李健(重庆理工大学知识产权学院副教授)、张小艳、徐红菊(大连海事大学知识产权研究院副院长、法学院副教授)。

编写工作分工如下:前言、第一章(刘国涛);第二章(吕芳);第三、四章(徐红菊);第五、六章(李健);第七、八章、第十一章(张小艳);第九、十章(马凤玲);第十二、十三章(王德新)。

五、致谢与展望

两主编所在单位山东建筑大学是国家唯一的一所绿色建筑博士人才培养高校、山东省首批应用型人才培养特色名校、国内首个绿色建筑协同创新中心依托建设高校。以“绿色建筑协同创新”为特色和优势,山东建筑大学法学院在“入主流、倡交叉、重应用、创特色”的办院方针指导下,不懈努力、长期积累,在与环保和建筑有关的工程法学研究方面取得了较为突出的成绩,与最高人民法院应用法学研究所共同建设了“工程建设与生态法治理论及实务研究基地”,学校批准建立了“工程法学研究中心”“建设法学理论与实务研究中心”“绿色建筑政策法规研究中心”等,在济南市法学会和有关部门、兄弟单位的领导和专家的支持下,成立了“济南市法学会工程法学研究会”,形成了围绕“绿色建筑”有特色、有重点、多层次、多角度的“绿色、工程、文化与法治”协同创新研究平台。本著作在一定程度上反映了这一研究基础、研究思路,是协同创新的重要成果之一。

在本书付梓之际,衷心感谢山东建筑大学的领导和老师们!是你们的引领和帮助,使得本书得以富有特色地撰写、出版;是你们的真诚帮助,使得各项工作顺利开展,促使笔者不断进步!感谢山东师范大学的领导和老师们!是你们长期培养我,并给予我充分的理解和支持。衷心感谢参与编写本书的优秀合作者们!是你们的无私奉献、辛勤耕耘使本书得以诞生。衷心感谢本书撰写过程中参考、引用的文献作者们,你们的基础性、前期研究成果成为了本书的基石和亮点。衷

心感谢我的学生们！你们的持续进步，让老师倍感欣慰。衷心感谢我的家人对我的理解和支持！亏欠你们的，我将会努力补偿。衷心感谢人生旅途中促进我成长的每一个人！

谈点“展望”，其实是谈“不足”。在理论层面上，本书称“知识产权战略学”，但“学”的成分还比较欠缺，更多的是一种理论期待和撰写目标。“绿色、工程、文化与法治”协同创新方面有待深入。笔者到山东建筑大学工作后，对这方面的工作不断产生了一点新思考、新想法，期待将来能够落实到本书修订版或新书撰写中。在具体知识产权战略研究和操作层面上，曾经构想过的知识产权反滥用战略、知识产权资本化战略、产业联盟的知识产权战略、虚拟空间中的知识产权战略、标准化中的知识产权战略、生物新品种权战略等内容尚未成文入书。

在今后的工作中，我们将继续加强理论学习，并积极从知识产权战略实践及其案例中汲取营养，不断完善本项工作。感谢专家、读者不吝指正！欢迎您来山东建筑大学指导、交流。

刘国涛

2016年6月于映雪湖畔



目 录

第一章 绿色工程与知识产权	001
第一节 绿色工程	001
一、工程	001
二、工程与环保	004
第二节 与绿色工程有关的知识产权战略	005
一、绿色专利战略	006
二、“工法”知识产权战略	009
第二章 知识产权战略学概论	014
第一节 知识产权战略的基本内涵	014
一、知识产权	014
二、战略	017
三、知识产权战略的概念及分类	018
第二节 知识产权战略的战略地位	021
一、知识产权战略的战略意义	021
二、知识产权战略的战略定位	024
第三节 知识产权战略的制定和实施	027
一、知识产权战略的制定	027
二、知识产权战略的实施	030
思考题	034

第三章 专利权法律战略(上)	035
第一节 专利权战略概述	035
一、专利权战略的含义与类型	035
二、专利权战略的特征	036
三、专利权战略的重要意义	038
第二节 政府专利权战略	038
一、政府专利权战略的制定	039
二、政府专利权战略的实施	043
三、国外政府专利权战略	057
思考题	061
第四章 专利权法律战略(下)	062
第一节 企业专利权战略	062
一、我国企业专利实施现状分析	063
二、企业专利权创造战略	065
三、企业专利权实施战略	069
四、企业专利权保护战略	077
五、企业国际专利权战略	082
第二节 专利标准化战略	089
一、标准化战略概述	089
二、国家标准化战略的制定	094
三、标准许可中的限制性行为	098
四、专利标准许可的反垄断审查	102
五、技术标准与国际贸易	104
思考题	107
第五章 商标权法律战略	108
第一节 商标战略概述	108
一、商标战略的含义及特点	108
二、实施商标战略的意义	110
第二节 商标的创造战略	111
一、商标的选择战略	111
二、商标的设计战略	113

三、商标选择的程序	115
第三节 商标使用战略	117
一、统一商标战略	117
二、个别商标战略	117
三、总分商标联合使用战略	118
四、扩展商标战略	118
五、使用他人商标战略	119
六、稳定使用战略	119
七、更换商标战略	119
八、无商标战略	120
九、制造商标与销售商标的选择战略	120
十、突出使用商标的战略	120
第四节 商标的注册战略	121
一、商标的及时注册战略	121
二、注册防御商标战略	122
三、注册联合商标战略	122
四、商标储备战略	123
第五节 商标的广告宣传战略	123
一、广告宣传的重要性	123
二、广告宣传战略	124
第六节 商标的保护战略	125
一、设立专门机构,配备专门人员	125
二、健全商标管理制度	126
三、查阅商标公告	127
四、建立反侵权网络,及时调查商标侵权行为	127
第七节 商标的诉讼战略	127
一、起诉地的选择	127
二、诉讼时机的选择	128
三、起诉对象的选择	128
四、保护主题的选择	128
五、诉讼技巧的选择	128

第八节 商标的国际战略	129
一、我国企业在国际化经营中的商标现状	129
二、我国企业国际化经营中的商标战略	131
第九节 驰名商标战略	132
一、驰名商标的含义以及特征	132
二、我国法律对于驰名商标的保护措施	134
三、创驰名商标的战略体系	136
思考题	142
第六章 商号权法律战略	143
第一节 商号概述	143
一、商号的性质、特征	143
二、商号与几个相近概念的区别	145
第二节 商号权概述	147
一、商号权的概念	147
二、商号权的特征	148
第三节 商号的命名战略	149
一、商号的命名原则	149
二、商号命名的常见类型	151
三、商号命名的具体策略	152
第四节 商号权的保护战略	154
一、侵害商号权的行为	154
二、商号权的具体保护策略	155
第五节 商号权与商标权冲突解决策略	157
一、商号权与商标权冲突的表现及其原因	157
二、商号权与商标权冲突的解决策略	159
思考题	160
第七章 著作权法律战略	161
第一节 著作权取得战略	161
一、法人作品的取得战略	162
二、职务作品的取得战略	163
三、委托作品的取得战略	165

四、因受让而取得著作权战略	166
第二节 著作权的利用战略	166
一、著作权的许可使用战略	167
二、著作权的质押战略	168
第三节 著作权保护与管理战略	170
一、我国国家著作权保护与管理战略	170
二、我国企业著作权保护与管理战略	172
思考题	175
第八章 国际与国家知识产权战略	176
第一节 国际知识产权战略	176
一、国际知识产权保护的产生与发展	176
二、国际知识产权保护的相关条约	179
三、国际知识产权保护战略的实施	181
第二节 我国国家知识产权战略	182
一、我国国家知识产权战略的概述	182
二、《国家知识产权战略纲要》简介	183
三、域外国家知识产权战略的特点及借鉴	184
四、我国国家知识产权战略的实施	187
思考题	189
第九章 工程建设中的知识产权战略(上)	190
第一节 概 述	190
一、建设工程实施过程中的知识产权	191
二、建筑物上的知识产权	191
第二节 建筑作品著作权	192
一、建筑作品的著作权	192
二、建筑作品的保护条件	194
三、建筑作品著作权的内容与限制	199
四、建筑作品的著作权归属	202
第三节 建筑物商标权	204
一、建筑物商标权	204
二、建筑物商标的商标权人	205

三、楼盘名称商标权保护中的问题与对策	206
第四节 建设工程专利权	210
一、建筑领域专利的内容	211
二、建筑领域的专利保护现状	211
三、专利侵权与被侵权的防范	212
四、专利侵权诉讼的应对策略	212
思考题	213
第十章 工程建设中的知识产权战略(下)	214
第一节 工程建设中的知识产权归属	214
一、智力成果知识产权归属的法律规定	214
二、工程建设中的知识产权权利归属	216
第二节 工程勘察设计知识产权保护	219
一、勘察设计的知识产权保护范围	219
二、勘察设计的知识产权归属	221
三、勘察设计知识产权的侵权行为	222
第三节 建设工程招投标中的知识产权保护	224
一、相关案例介绍	224
二、招投标中侵犯知识产权的主要表现形式	225
三、招投标中侵犯知识产权的侵权后果	226
四、在招投标程序中侵犯知识产权的风险防范	228
第四节 建筑业企业知识产权战略	230
一、建筑业企业知识产权发展存在的主要问题	230
二、建筑业企业知识产权战略对策	232
三、建筑业企业知识产权战略在现实中的运用	233
思考题	235
第十一章 其他知识产权法律战略	236
第一节 地理标志战略	236
一、地理标志法律战略意义	236
二、地理标志法律战略存在的问题	237
三、地理标志法律战略	239

第二节 商业秘密权战略	240
一、商业秘密的取得战略	240
二、商业秘密的利用战略	242
三、商业秘密的管理战略	243
第三节 非物质文化遗产战略	244
一、我国非物质文化遗产战略原则	244
二、我国非物质文化遗产立法战略	245
三、我国非物质文化遗产实施战略	246
思考题	247
第十二章 知识产权纠纷解决战略概论	248
第一节 知识产权纠纷及其解决方式	248
一、知识产权纠纷的概念和特点	249
二、知识产权纠纷的类型	251
三、知识产权纠纷解决的主要方式	254
第二节 知识产权纠纷解决战略	255
一、知识产权纠纷解决战略及其重要意义	255
二、国家知识产权纠纷解决战略的制定和实施	258
三、区域和行业知识产权纠纷解决战略的制定和实施	263
四、企业知识产权纠纷解决战略的制定和实施	271
思考题	277
第十三章 企业知识产权纠纷诉讼和非诉战略	279
第一节 发动诉讼的策略	280
一、维权利器,竞争手段	280
二、挑选对象,各个击破	283
三、借刀杀人,出奇制胜	288
四、未雨绸缪,有备无患	292
五、放水养鱼,欲擒故纵	296
六、因粮与敌,因敌制胜	302
第二节 应对诉讼的策略	305
一、据理力争:以巨大的市场为赌注	305
二、釜底抽薪:申请宣告知识产权无效	309

三、维权反制:提起请求确认不侵权之诉	312
四、合纵连横:借重他人与对手抗衡	315
五、舆论引导:综合利用各种社会资源	318
六、走为上计:放弃是为了更好地进攻	321
第三节 企业知识产权纠纷的非诉战略	322
一、诉讼不是解决知识产权纠纷的最佳手段	322
二、知识产权纠纷非诉解决方式及其优越性	324
三、知识产权纠纷和解策略:部署与实施	331
思考题	337
案例分析	337



第一章

绿色工程与知识产权

从科技哲学或自然辩证法来看,科学已由“一元论”转变为科学、技术“二元论”,进而发展为科学、技术、工程“三元论”。众所周知,科技与知识产权关系直接且密切,对此本书不再详论。“工程”作为科学、技术、工程“三元论”的发展结果,是相对比较新颖的,而且工程作为科技、创造、管理的集合产物显然与知识产权也有着密切关系,故作为本书的特色和重点之一加以论述。生态文明已经成为统领性、覆盖性、参透性的理念、手段、目的的综合体,探讨“绿色”与工程、知识产权的关系,既是工程类知识产权发展之必要,也是主编所在单位山东建筑大学相关学科^[1]的特色和优势的体现。

第一节 绿色工程

一、工程

(一) 工程的内涵

从词义上看,“工”可以是制造生产资料或生活资料的活动,如工业;是体力、

[1] 山东建筑大学的“绿色建筑技术及其理论”是可以招收博士生的特色、优势、重点学科。