

知识产权

——问答与案例

上海市知识产权联席会议办公室 编



百家出版社

知 识 产 权

——问答与案例

上海市知识产权联席会议办公室 编

百 家 出 版 社

内 容 简 介

本书由参与知识产权立法研究和组织实施的专家、学者采用问答和案例的编写方法,以简明的语言,系统完整地阐述了知识产权的核心内容和实践中值得注意的问题。内容包括知识产权形成的历史、我国加强知识产权保护工作的背景、现有法律及发展趋势,重点讲述我国的著作权法、计算机软件保护条例、专利法、商标法、反不正当竞争法和技术合同法的内涵、分类、界限、权力、侵犯与处置,并列举了十五个典型案例。使读者从“应知”、“应会”两个层面得到启示,进而学会保护自己的知识产权和尊重别人的知识产权。

本书可用作各级管理人员学习知识产权的培训教材,大专院校师生、各界关心知识产权者的参考读物。

知 识 产 权

——问答与案例

上海市知识产权联席会议办公室 编

百家出版社出版发行

(上海绍兴路5号)

新华书店上海发行所经销 常熟市印刷二厂印刷

开本 850×1168 1/32 印张 5.5 字数 150000

1995年7月第1版 1996年5月第2次印刷

印数:5001-18000册

ISBN 7-80576-539-1/D·27 定价:8.50元

(沪)新登字120号

主 编 陈积芳

副主编 陈洛娜 陶鑫良

编委暨
撰写者 (以姓氏笔划为序)

任 彦	任荣祥	张家襄
李铸国	祝继康	唐敏君
陶鑫良		

序

我国从 1983 年实施商标法以来,在短短的 20 年中相继公布和实施了“专利法”、“技术合同法”、“著作权法”、“计算机软件保护条例”、“反不正当竞争法”,从而形成了以专利、商标、著作权为三大支柱的知识产权的法律体系。同时,我国又先后加入了“世界知识产权组织”、“保护工业产权巴黎公约”、“商标国际注册的马德里协定”、“专利合作条约”、“关于保护集成电路的知识产权条约”、“伯尔尼保护文学和艺术作品公约”、“保护录音制品制作者、防止未经许可复制其录音制品公约”。这表明我国愿意承担国际义务,保护公约其他成员国的知识产权,使我国知识产权立法从一开始就站在国际水准上,实现与国际惯例接轨。

中美知识产权谈判,通过平等协商达成协议,磋商取得了实质性的进展。应当说,对双方都是建设性的。本书本着对知识产权给予充分有效的保护和构筑良好法律环境的精神,邀请了上海市在知识产权法律的研究、制订和实施中颇有建树的专家、学者和政府管理部门中的科技法学工作者集体创作而成。这体现了我们在实现自己的承诺中的务实精神。

知识产权作为一项保护科学技术、文化成果的财产权和人身权已越来越多地被我国社会各界广泛接受和深刻理解。

知识产权制度是在社会主义市场经济制度下保护我们自己科技文化成果的手段,是激励人们创造发明的杠杆,也是在国际科技、经济、文化合作与交流中的环境和条件,知识产权制度所建立的公平、公开、公正的竞争秩序是我们对外开放政策的重要环境保障。我们在立法和实施方面取得的巨大进展,这是举世公认的。

今后我们将在新的起点上展开工作,充分认识保护知识产权的战略意义,切实把健全知识产权法制提上重要议事日程,加大执法力度,认真做好执法的各项工作,建立和健全知识产权法律监督管理制度,强化行政执法环节,搞好宣传培训工作,提高广大干部群众知识产权法律知识和水平,组织全社会共同完成这项社会工程,使知识产权法制成为推动我国科技进步、经济发展和文化繁荣的强大武器。

段瑞春

1995年6月

目 录

一、知识产权概论	(1)
1. 什么是财产?	(1)
2. 什么是绝对权? 什么是相对权?	(1)
3. 什么是知识产权?	(2)
4. “建立世界知识产权组织公约”与“世界知识产权 组织”有何关系?	(3)
5. “保护工业产权巴黎公约”的主要内容是什么? ...	(4)
6. 什么是“巴黎公约”三原则?	(4)
7. “伯尔尼保护文学和艺术作品公约”包含哪些主要 内容?	(5)
8. “世界版权公约”的主要内容有哪些? 它与“伯尔尼 公约”有什么关系?	(6)
9. 什么是“保护录音制品、制作者、防止未经许可复制 其录音制品公约”?	(7)
10. 什么是“专利合作条约”?	(8)
11. 什么是“国际专利分类斯特拉斯堡协定”?	(9)
12. 什么是“商标国际注册马德里协定”?	(10)
13. “商标注册条约”有哪些内容?	(11)
14. 什么是“国际技术转让行动守则(草案)”?	(11)
15. 除上述国际条约外,还有哪些有关知识产权的国际 条约和国际公约?	(13)
16. 台湾地区有哪些主要的保护知识产权的法律? ...	(14)

二、著作权法	(16)
1. 什么是著作权?	(16)
2. 受著作权法保护的作品应具备什么条件?	(16)
3. 我国著作权法中所称的著作权人包括哪些人?	(16)
4. 什么叫作者? 如何确定作品的作者?	(17)
5. 我国著作权法赋予作者哪些权利?	(17)
6. 怎样理解“保护作品完整权”?	(18)
7. 哪些作品不受或不适用著作权法保护?	(18)
8. 什么是著作权保护期? 著作权保护期如何计算?	(19)
9. 作者遗作的著作权如何行使?	(20)
10. 图书的装帧设计和版式设计是否受到保护, 其权利 属谁?	(21)
11. 作者身份不明的作品的著作权如何处理?	(21)
12. 电影、电视、录像作品的著作权归谁所有?	(22)
13. 什么是编辑作品, 其权利归属如何?	(22)
14. 什么是职务作品, 如何确定职务作品的著作权?	(23)
15. 作品的著作权是否随着作品原件的转移而转移?	(24)
16. 什么是与著作权有关的权利? 其具体内容有哪些?	(25)
17. 什么是委托作品, 其著作权归谁?	(25)
18. 什么是合作作品, 其著作权归谁?	(26)
19. 什么是演绎作品? 为什么要保护演绎作品作者的著 作权?	(26)
20. 什么叫合理使用? 我国著作权法对合理使用是怎样 规定的?	(27)

21. 怎样理解“适当引用”？	(28)
22. 著作权许可使用应采取何种方式？	(28)
23. 什么是侵犯著作权行为，哪些属于侵权行为？	(29)
24. 何谓直接侵权？何谓间接侵权？	(30)
25. 我国著作权管理有哪几种形式？	(31)
26. 报纸、期刊著作权与报刊中单篇作品著作权的法律 关系怎样？	(31)
27. 报纸、期刊能否将在本报(刊)上发表的作品选择若 干篇出版“精华本”、“精粹本”？	(32)
28. 报纸、期刊的名称受保护吗？	(32)
29. 报社、期刊社在自己的报纸、期刊登“未经同意， 不得转载”的声明有无法律效力？	(33)
30. 报社、期刊社在处理作者来稿时应注意哪些问题？	(34)
31. 报纸、期刊转载作品要注意什么？	(34)
32. 我国加入国际著作权公约后，报刊怎样合法使用 外国作品？	(35)
33. 有了国内著作权保护，为什么还要提出国际著作权 保护？国际著作权保护有哪几种方式？	(36)
案例一 著作权法保护作者的独创性	(37)
案例二 要尊重作者的修改权	(39)
案例三 广告用语能受著作权法保护吗？	(41)
案例四 抄袭与巧合不能混淆	(43)
案例五 使用他人作品应取得授权	(45)
三、计算机软件保护条例	(48)
1. 什么是计算机软件？它与一般文字作品有什么区别？	(48)
2. 软件著作权人拥有的人身权和财产权与一般文字	

作品著作权人有什么不同？	(49)
3. 对于软件著作权人的财产权有什么特殊保护？ ...	(50)
4. 计算机软件财产权的保护期为什么比一般文字作 品短？	(50)
5. 关于计算机软件的登记有什么规定？	(51)
6. “计算机软件保护条例”颁布之后，我国政府对于软 件保护与国际接轨又作了哪些新规定？	(52)
案例六 Apple 公司诉 Franklin 公司案	(55)
案例七 Whelan 公司诉 Jaslow 公司案	(56)
案例八 Broderbund 公司诉 Unison 公司案	(58)
案例九 我国首例软件著作权侵权案	(60)
四、专利法	(61)
1. 我国专利法是何时颁布施行和何时修改的？	(61)
2. 我国专利法将专利分成哪几种类型？	(61)
3. 什么是专利权？专利权有哪些特性？	(62)
4. 职务发明创造和非职务发明创造区别在哪里？ ...	(63)
5. 谁可以成为我国专利申请人？	(64)
6. 我国个人或单位如何申请外国专利？	(65)
7. 外国个人或单位如何申请我国专利？	(65)
8. 授予我国专利权必须具备哪些条件？	(66)
9. 什么是新颖性？	(67)
10. 什么是创造性？	(67)
11. 什么是实用性？	(68)
12. 申请我国专利应提交哪些专利申请文件？	(69)
13. 我国专利局如何确定专利申请日？	(70)
14. 什么是专利申请的优先权？	(70)
15. 我国专利局如何审查和批准发明专利权？	(71)
16. 我国专利局如何审查与批准实用新型专利权？ ...	(72)

17. 我国专利局如何审查与批准外观设计专利权? ...	(73)
18. 我国专利法规定对哪些发明创造不授予专利权?	(73)
19. 我国各类专利权的保护期限分别为多少年?	(74)
20. 专利权有哪几种终止形式?	(74)
21. 什么是专利权的撤销?	(75)
22. 什么是专利权的无效?	(75)
23. 专利权人有哪些权利与义务?	(76)
24. 专利权人如何实施专利?	(76)
25. 什么是专利的计划实施和强制许可?	(77)
26. 专利权的保护范围怎样确定?	(78)
27. 什么是侵犯专利权?	(78)
28. 什么是假冒他人专利?	(79)
29. 什么是冒充专利?	(79)
30. 不视为侵犯专利权的情形有哪些?	(80)
31. 专利权受到侵犯时有哪些请求法律保护的途径?	(81)
32. 专利侵权纠纷的诉讼时效有多长?	(81)
33. 专利纠纷有哪些类型?	(82)
34. 专利纠纷诉讼应向哪个法院起诉?	(82)
35. 专利侵权纠纷案件应向哪些法院起诉?	(83)
案例十 专利申请过程中技术转让合同的认定及处理	(84)
案例十一 E 微特电机技术成果及其经济利益的分享	(89)

五、商标法 (95)

1. 什么是商标? (95)

2. 什么是注册商标和注册商标专用权? (95)
3. 注册商标专用权包含哪些内容, 有哪些特点? (96)
4. 企业使用商标是否必须经过注册? (96)
5. 什么是服务商标、集体商标、证明商标、防御商标、联合商标? (97)
6. 用作商标的文字、图形要注意什么问题? (98)
7. 怎样在商标设计选用中增强商标的可注册性? ... (98)
8. 商标使用的商品和服务是怎样分类的? 我国按何
种分类表对商品和服务分类? (99)
9. 申请商标注册要具备哪些条件? (99)
10. 什么是商标代理, 商标代理机构从事哪些代理业
务? (100)
11. 怎样提出商标注册的申请? (101)
12. 什么是商标审查中的“补正”和“修正”, 怎样正确处
理需要“补正”、“修正”的商标? (102)
13. 申请注册的商标被驳回之后怎么办? (102)
14. 什么是《商标公告》, 在商标初步审定公告期间,
如果有人提出异议怎么办? (103)
15. 什么是商标的注册标记, 怎样在商标上标注注册标记?
..... (103)
16. 商标注册之后, 如果商标注册人的名义、地址发生变
更, 应办理哪些手续? (104)
17. 商标注册之后, 如果需要变动商标的文字、图形或者
把商标使用在核定商品以外的商品上, 怎么办?
..... (104)
18. 什么是商标的续展注册, 怎样申请商标的续展注册?
..... (104)
19. 什么是商标的转让注册, 怎样申请商标的转让注册?

- (105)
20. 什么是注册商标的使用许可,许可他人使用注册
 商标应当注意哪些问题? (105)
21. 注册商标使用许可合同应当包含哪些内容? (107)
22. 商标注册证如果遗失或者损毁怎么办? (107)
23. 为什么必须保持注册商标的连续使用,如果长期中
 断使用注册商标,会发生什么问题? (108)
24. 使用商标为什么必须保证商品质量,商标管理机关
 通过商标管理监督商品质量包括哪些内容?
 (108)
25. 企业怎样管好自己的注册商标? (109)
26. 什么是注册商标的争议裁定,申请商标争议裁定应
 当具备哪些条件? (110)
27. 对于注册不当的商标,我国商标法有哪些规定?
 (110)
28. 商标专用权保护的内容和范围是什么? (111)
29. 我国保护商标专用权的体制是怎样的? (112)
30. 什么行为是侵犯注册商标专用权的行为? (112)
31. 怎样理解两个商标之间商标文字、图形的相同和
 近似? (113)
32. 什么是同一种商品和类似商品? (114)
33. 一个企业擅自使用他人注册商标,在国内组织与他
 人注册商标核定商品相同的商品生产,产品全
 部销往国外,是否构成商标侵权? (114)
34. 商业企业销售了侵犯商标专用权的商品是否构
 成商标侵权行为? (115)
35. 商标注册人怎样对侵犯注册商标专用权的行为
 提出控告? (116)

36. 对侵犯注册商标专用权的行为,我国商标法规定 了哪些惩处措施?	(116)
37. 怎样计算商标侵权的损失赔偿?	(117)
38. 商标侵权案件的相对人,对商标管理机关作出的 处理决定不服怎么办?	(117)
39. 什么是假冒注册商标的犯罪行为,对假冒注册商 标的行为怎样惩罚?	(118)
40. 我国参加了哪些有关商标方面的国际机构和国际 条约?	(119)
41. 什么是商标的国际注册,怎样申请商标国际注册?	(119)
案例十二 《乳珍》商标为什么被撤销注册.....	(120)
案例十三 m&m's 与 w&w's 商标近似之判断	(123)
六、反不正当竞争法	(128)
1. 为什么说《反不正当竞争法》也是知识产权保护法?	(128)
2. 《反不正当竞争法》与其他知识产权法的关系如何?	(129)
3. 涉及知识产权的不正当竞争行为有哪些?	(130)
4. 什么是商业秘密?	(131)
5. 为什么保护商业秘密有助于推动科技进步?	(133)
6. 单位和公民应如何保护自身的商业秘密?	(134)
七、技术合同法	(137)
1. 技术合同法是一部怎样的法律?	(137)
2. 技术合同法适用于哪些范围?	(137)
3. 什么是技术合同? 它有哪些类型?	(138)
4. 什么是无效技术合同?	(138)
5. 未经认定、登记的技术合同是否有效?	(139)

6. 怎样订立技术合同,要注意哪些问题?	(140)
7. 技术合同有哪些主要内容?	(141)
8. 怎样才算全面履行技术合同?	(142)
9. 变更或解除技术合同要具备哪些条件?	(143)
10. 变更或解除技术合同要注意哪些问题?	(143)
11. 技术合同能否转让?	(144)
12. 违反技术合同要承担什么责任?	(145)
13. 什么是技术开发合同?	(146)
14. 什么是职务技术成果?	(147)
15. 什么是技术转让合同?	(148)
16. 怎么样的技术才能转让?	(149)
17. 什么是技术咨询服务合同?	(149)
18. 什么是技术服务合同?	(150)
19. 什么是技术培训合同?	(150)
20. 什么是技术中介合同?	(151)
21. 技术合同纠纷如何处理?	(152)
案例十四 该技术合同是有效还是无效	(153)
案例十五 经济合同还是技术合同	(156)
编后	(160)

一、知识产权概论

1. 什么是财产？

有一句名言：“人是社会关系的总和”。社会关系分成物质社会关系和思想社会关系两大类。物质社会关系中最主要的是生产关系。思想社会关系是物质社会关系的反映。它包含道德关系、政治关系、宗教关系、法律关系等。

法律关系是人们通过制订法律规范，来调整自己在行为过程中的权利和义务。生产关系和财产关系指同一事物，马克思认为财产关系“只是生产关系的法律用语。”（《马克思恩格斯选集》第2卷第82页）。财产关系经法律确认后即形成所有权、债权等法律关系。

财产可分为有形财产和无形财产两大类。有形财产又分为不动产和动产。不动产指不能移动的物，或移动时会损失其经济价值的物（如建筑物）。它在转移财产所有权时，要履行法定的登记手续，此转移才有法律效力。动产指可以移动的物，除车辆（法律规定）外，财产所有权转移时，不需要履行法定手续。无形财产指人类智力劳动所创造的成果。德国柏林大学教授柯勒（1849～1919）称之为知识产权，该名称在实践中被全世界广泛接受。

2. 什么是绝对权？什么是相对权？

绝对权和相对权是一组对称的概念，绝对权是请求一般人不为一定行为的权利。此权利的实现不须借助他人，即无特定的他人的义务与之相对应。仅仅是请求世界上其他所有的人不要侵害其权利的实现，也称为“对世权”。它的义务人不是特定的某人，而是

任何人都负有不得妨害其权利的义务。而对义务人的要求也局限于不行为,例如任何人不能非法侵占他人的有形财产所有权,任何人不能侮辱他人的人格权等。

相对权是请求特定的人为一定行为或不行为一定行为的权利,也就是权利的相应义务的承担者是特定的人。因为权利的实现依赖于特定的人履行其义务,故亦称为“对人权”。例如要求赔偿的权利,抚养权及按照合同的约定或者依照法律的规定在当事人之间产生的特定的权利和义务关系的债权。

3. 什么是知识产权?

是指对从事智力劳动所创造的成果所享有的权利。这种权利具有专有性、地域性和时间性等特征,这种权利的获得离不开有形的“物”。它可以在不同的载体之间转移、传播。它根据法律规定或经过一定手续而获得的专有权利是“对世权”,以“合同”取得的权利是“对人权”。

根据成立世界知识产权公约第二条第八款规定,知识产权包含的内容可用下列图表表示:

