

第二部分

实质审查

第二部分 实质审查

目 录

| | | |
|---------|---------------------|------|
| 第一章 | 不授予专利权的申请 | 2-1 |
| 1. | 引言 | 2-1 |
| 2. | 依据专利法第五条不授予专利权的发明创造 | 2-1 |
| 2.1 | 违反国家法律的发明创造 | 2-1 |
| 2.2 | 违反社会公德的发明创造 | 2-2 |
| 2.3 | 妨害公共利益的发明创造 | 2-2 |
| 2.4 | 部分违反专利法第五条的申请 | 2-3 |
| 3. | 依据专利法第二十五条不授予专利权的客体 | 2-3 |
| 3.1 | 科学发现 | 2-3 |
| 3.2 | 智力活动的规则和方法 | 2-4 |
| 3.3 | 疾病的诊断和治疗方法 | 2-5 |
| 3.3.1 | 诊断方法 | 2-6 |
| 3.3.1.1 | 属于诊断方法的发明 | 2-6 |
| 3.3.1.2 | 不属于诊断方法的发明 | 2-6 |
| 3.3.2 | 治疗方法 | 2-7 |
| 3.3.2.1 | 属于治疗方法的发明 | 2-7 |
| 3.3.2.2 | 不属于治疗方法的发明 | 2-8 |
| 3.3.2.3 | 外科手术方法 | 2-9 |
| 3.4 | 动物和植物品种 | 2-9 |
| 3.5 | 原子核变换方法和用该方法获得的物质 | 2-10 |
| 3.5.1 | 原子核变换方法 | 2-10 |
| 3.5.2 | 用原子核变换方法所获得的物质 | 2-10 |
| 第二章 | 说明书和权利要求书 | 2-11 |
| 1. | 引言 | 2-11 |
| 2. | 说明书 | 2-11 |

| | | |
|-------|---------------|------|
| 2.1 | 说明书应当满足的要求 | 2-11 |
| 2.1.1 | 清楚 | 2-12 |
| 2.1.2 | 完整 | 2-12 |
| 2.1.3 | 能够实现 | 2-13 |
| 2.2 | 说明书的撰写方式和顺序 | 2-13 |
| 2.2.1 | 名称 | 2-14 |
| 2.2.2 | 技术领域 | 2-15 |
| 2.2.3 | 背景技术 | 2-15 |
| 2.2.4 | 发明或者实用新型内容 | 2-16 |
| 2.2.5 | 附图说明 | 2-18 |
| 2.2.6 | 具体实施方式 | 2-19 |
| 2.2.7 | 对于说明书撰写的其他要求 | 2-20 |
| 2.3 | 说明书附图 | 2-21 |
| 2.4 | 说明书摘要 | 2-22 |
| 3. | 权利要求书 | 2-22 |
| 3.1 | 权利要求 | 2-23 |
| 3.1.1 | 权利要求的类型 | 2-23 |
| 3.1.2 | 独立权利要求和从属权利要求 | 2-23 |
| 3.2 | 权利要求书应当满足的要求 | 2-24 |
| 3.2.1 | 以说明书为依据 | 2-24 |
| 3.2.2 | 清楚 | 2-27 |
| 3.2.3 | 简明 | 2-28 |
| 3.3 | 权利要求的撰写规定 | 2-28 |
| 3.3.1 | 独立权利要求的撰写规定 | 2-30 |
| 3.3.2 | 从属权利要求的撰写规定 | 2-31 |
| 第三章 | 新颖性 | 2-33 |
| 1. | 引言 | 2-33 |
| 2. | 新颖性的概念 | 2-33 |
| 2.1 | 现有技术 | 2-34 |

| | | |
|---------|-------------------|------|
| 2.1.1 | 时间界限 | 2-34 |
| 2.1.2 | 地域界限 | 2-34 |
| 2.1.3 | 公开方式 | 2-34 |
| 2.1.3.1 | 出版物公开 | 2-35 |
| 2.1.3.2 | 使用公开 | 2-35 |
| 2.1.3.3 | 以其他方式公开 | 2-36 |
| 2.2 | 抵触申请 | 2-36 |
| 2.3 | 对比文件 | 2-37 |
| 3. | 新颖性的审查原则和基准 | 2-37 |
| 3.1 | 审查原则 | 2-38 |
| 3.2 | 审查基准 | 2-38 |
| 3.2.1 | 相同内容的发明或者实用新型 | 2-38 |
| 3.2.2 | 具体(下位)概念与一般(上位)概念 | 2-39 |
| 3.2.3 | 惯用手段的直接置换 | 2-39 |
| 3.2.4 | 数值和数值范围 | 2-40 |
| 4. | 优先权 | 2-41 |
| 4.1 | 外国优先权 | 2-42 |
| 4.1.1 | 享有外国优先权的条件 | 2-42 |
| 4.1.2 | 相同主题的发明创造的定义 | 2-42 |
| 4.1.3 | 外国优先权的效力 | 2-42 |
| 4.1.4 | 外国多项优先权和外国部分优先权 | 2-43 |
| 4.2 | 本国优先权 | 2-44 |
| 4.2.1 | 享有本国优先权的条件 | 2-44 |
| 4.2.2 | 相同主题的发明或者实用新型的定义 | 2-45 |
| 4.2.3 | 本国优先权的效力 | 2-45 |
| 4.2.4 | 本国多项优先权和本国部分优先权 | 2-45 |
| 5. | 不丧失新颖性的公开 | 2-46 |
| 5.1 | 在国际展览会上首次展出 | 2-46 |
| 5.2 | 在学术或者技术会议上首次发表 | 2-47 |
| 5.3 | 他人违反申请人本意的公开 | 2-47 |

| | | |
|---------|---------------------------------------|------|
| 5.4 | 宽限期····· | 2-47 |
| 6. | 对同样的发明创造的处理····· | 2-48 |
| 6.1 | 判断原则····· | 2-48 |
| 6.2 | 处理方式····· | 2-49 |
| 6.2.1 | 对两份申请的处理····· | 2-49 |
| 6.2.1.1 | 申请人相同····· | 2-49 |
| 6.2.1.2 | 申请人不同····· | 2-49 |
| 6.2.2 | 对一份申请和一项专利权的处理····· | 2-50 |
| | | |
| 第四章 | 创造性····· | 2-51 |
| 1. | 引言····· | 2-51 |
| 2. | 发明创造性的概念····· | 2-51 |
| 2.1 | 已有的技术····· | 2-51 |
| 2.2 | 所属技术领域的技术人员····· | 2-51 |
| 2.3 | 突出的实质性特点····· | 2-52 |
| 2.4 | 显著的进步····· | 2-52 |
| 3. | 发明创造性的审查原则和基准····· | 2-52 |
| 3.1 | 审查原则····· | 2-52 |
| 3.2 | 审查基准····· | 2-53 |
| 3.2.1 | 突出的实质性特点····· | 2-53 |
| 3.2.2 | 显著的进步····· | 2-55 |
| 3.3 | 辅助性审查基准····· | 2-55 |
| 3.3.1 | 发明解决了人们一直渴望解决、但始终未能获得成功的 技术难题····· | 2-55 |
| 3.3.2 | 发明克服了技术偏见····· | 2-55 |
| 3.3.3 | 发明取得了预料不到的技术效果····· | 2-56 |
| 3.3.4 | 发明在商业上获得成功····· | 2-56 |
| 4. | 几种不同类型发明的创造性判断····· | 2-56 |
| 4.1 | 开拓性发明····· | 2-57 |
| 4.2 | 组合发明····· | 2-57 |

| | | |
|------------|---------------------|-------------|
| 4.3 | 选择发明 | 2-58 |
| 4.4 | 转用发明和用途发明 | 2-59 |
| 4.5 | 要素变更的发明 | 2-60 |
| 5. | 审查创造性时应当注意的问题 | 2-61 |
| 5.1 | 创立发明的途径 | 2-61 |
| 5.2 | 避免“事后诸葛亮” | 2-61 |
| 5.3 | 对预料不到的技术效果的考虑 | 2-61 |
| 5.4 | 对要求保护的发明进行审查 | 2-62 |
| 第五章 | 实用性 | 2-63 |
| 1. | 引言 | 2-63 |
| 2. | 实用性的概念 | 2-63 |
| 3. | 实用性的审查原则和基准 | 2-64 |
| 3.1 | 审查原则 | 2-64 |
| 3.2 | 审查基准 | 2-64 |
| 3.2.1 | 无再现性 | 2-64 |
| 3.2.2 | 违背自然规律 | 2-65 |
| 3.2.3 | 利用独一无二的自然条件的产品 | 2-65 |
| 3.2.4 | 人体或者动物的非治疗目的的外科手术方法 | 2-65 |
| 3.2.5 | 无积极效果 | 2-65 |
| 3.2.6 | 测量人体在极限情况下的生理参数的方法 | 2-66 |
| 第六章 | 单一性和分案申请 | 2-67 |
| 1. | 引言 | 2-67 |
| 2. | 单一性 | 2-67 |
| 2.1 | 单一性的基本概念 | 2-67 |
| 2.1.1 | 单一性要求 | 2-67 |
| 2.1.2 | 总的发明构思 | 2-68 |
| 2.2 | 单一性的审查 | 2-68 |
| 2.2.1 | 审查原则 | 2-68 |

| | | |
|---------|---------------|------|
| 2.2.2 | 单一性审查的方法和举例 | 2-71 |
| 2.2.2.1 | 同类独立权利要求的单一性 | 2-71 |
| 2.2.2.2 | 不同类独立权利要求的单一性 | 2-74 |
| 2.2.2.3 | 从属权利要求的单一性 | 2-77 |
| 3. | 分案申请 | 2-79 |
| 3.1 | 分案的几种情况 | 2-79 |
| 3.2 | 分案申请应当满足的要求 | 2-80 |
| 3.3 | 分案的审查 | 2-81 |
| | | |
| 第七章 | 检索 | 2-83 |
| 1. | 引言 | 2-83 |
| 2. | 审查用检索资料 | 2-83 |
| 2.1 | 检索用专利文献 | 2-83 |
| 2.2 | 检索用非专利文献 | 2-84 |
| 3. | 检索的主题 | 2-84 |
| 3.1 | 检索依据的申请文本 | 2-84 |
| 3.2 | 对独立权利要求的检索 | 2-84 |
| 3.3 | 对从属权利要求的检索 | 2-84 |
| 3.4 | 对要素组合的权利要求的检索 | 2-85 |
| 3.5 | 对不同类型权利要求的检索 | 2-85 |
| 3.6 | 对说明书及其附图的检索 | 2-85 |
| 4. | 检索的时间界限 | 2-86 |
| 4.1 | 检索相关文献的时间界限 | 2-86 |
| 4.2 | 检索抵触申请的时间界限 | 2-86 |
| 5. | 检索前的准备 | 2-86 |
| 5.1 | 阅读有关文件 | 2-87 |
| 5.2 | 核对申请的国际专利分类号 | 2-87 |
| 5.3 | 确定检索的技术领域 | 2-87 |
| 5.3.1 | 利用机检数据库 | 2-88 |
| 5.3.2 | 利用国际专利分类表 | 2-88 |

| | | |
|-------|-----------------------|------|
| 6. | 对发明专利申请的检索 | 2-90 |
| 6.1 | 检索的要点 | 2-90 |
| 6.2 | 检索的顺序 | 2-90 |
| 6.2.1 | 在所属技术领域中检索 | 2-90 |
| 6.2.2 | 在功能类似的技术领域中检索 | 2-91 |
| 6.2.3 | 重新确定技术领域后再进行检索 | 2-91 |
| 6.2.4 | 检索其他资料 | 2-91 |
| 6.3 | 具体的步骤 | 2-91 |
| 6.3.1 | 手检方式 | 2-91 |
| 6.3.2 | 机检方式 | 2-92 |
| 6.4 | 抵触申请的检索 | 2-93 |
| 6.4.1 | 基本原则 | 2-93 |
| 6.4.2 | 申请满十八个月公布后进入实质审查程序的检索 | 2-93 |
| 6.4.3 | 申请提前公布后进入实质审查程序的检索 | 2-93 |
| 7. | 防止重复授权的检索 | 2-94 |
| 8. | 中止检索 | 2-94 |
| 8.1 | 检索的限度 | 2-94 |
| 8.2 | 可中止检索的几种情况 | 2-94 |
| 9. | 特殊情况的检索 | 2-95 |
| 9.1 | 申请的主题跨领域时的检索 | 2-95 |
| 9.2 | 申请缺乏单一性时的检索 | 2-95 |
| 9.2.1 | 对明显缺乏单一性的申请的检索 | 2-95 |
| 9.2.2 | 对不明显缺乏单一性申请的检索 | 2-96 |
| 9.3 | 其他情况的检索 | 2-96 |
| 10. | 不必检索的情况 | 2-96 |
| 11. | 补充检索 | 2-97 |
| 12. | 检索报告 | 2-97 |
| 13. | 实用新型专利检索 | 2-98 |
| 13.1 | 检索的受理与启动 | 2-98 |
| 13.2 | 检索的进行 | 2-99 |

| | | |
|---------|-------------------------|-------|
| 13.3 | 实用新型专利检索报告····· | 2-99 |
| 13.4 | 实用新型专利检索报告的更正····· | 2-100 |
| 第八章 | 实质审查程序····· | 2-101 |
| 1. | 引言····· | 2-101 |
| 2. | 实质审查程序及其基本原则····· | 2-102 |
| 2.1 | 实质审查程序概要····· | 2-102 |
| 2.2 | 实质审查程序中的基本原则····· | 2-102 |
| 3. | 申请文件的核查与实审准备····· | 2-103 |
| 3.1 | 核对申请的国际专利分类号····· | 2-103 |
| 3.2 | 查对申请案卷····· | 2-103 |
| 3.2.1 | 查对启动程序的依据····· | 2-104 |
| 3.2.2 | 查对申请文件····· | 2-104 |
| 3.2.3 | 查对涉及优先权的资料····· | 2-104 |
| 3.2.4 | 查对其他有关文件····· | 2-104 |
| 3.2.5 | 申请案卷存在缺陷时的处理····· | 2-104 |
| 3.3 | 建立个人审查档案····· | 2-105 |
| 3.4 | 审查的顺序····· | 2-105 |
| 3.4.1 | 一般原则····· | 2-105 |
| 3.4.2 | 特殊处理····· | 2-105 |
| 4. | 实质审查····· | 2-106 |
| 4.1 | 审查的文本····· | 2-106 |
| 4.2 | 阅读申请文件并理解发明····· | 2-107 |
| 4.3 | 不必检索即可发出审查意见通知书的情况····· | 2-107 |
| 4.4 | 对缺乏单一性申请的处理····· | 2-108 |
| 4.5 | 检索····· | 2-109 |
| 4.6 | 优先权的核实····· | 2-109 |
| 4.6.1 | 需要核实优先权的情况····· | 2-109 |
| 4.6.2 | 优先权核实的一般原则····· | 2-110 |
| 4.6.2.1 | 部分优先权····· | 2-111 |

| | | |
|----------|-------------------|-------|
| 4.6.2.2 | 多项优先权 | 2-111 |
| 4.7 | 全面审查 | 2-112 |
| 4.7.1 | 审查权利要求书 | 2-113 |
| 4.7.2 | 审查说明书和摘要 | 2-114 |
| 4.8 | 不全面审查的情况 | 2-116 |
| 4.9 | 对公众意见的处理 | 2-116 |
| 4.10 | 第一次审查意见通知书 | 2-116 |
| 4.10.1 | 总的要求 | 2-116 |
| 4.10.2 | 组成部分和要求 | 2-117 |
| 4.10.2.1 | 专用表格 | 2-117 |
| 4.10.2.2 | 审查意见通知书正文 | 2-118 |
| 4.10.2.3 | 对比文件的复制件 | 2-120 |
| 4.10.3 | 答复期限 | 2-120 |
| 4.10.4 | 签署 | 2-120 |
| 4.11 | 继续审查 | 2-120 |
| 4.11.1 | 对申请继续审查后的处理 | 2-121 |
| 4.11.2 | 补充检索 | 2-121 |
| 4.11.3 | 再次的审查意见通知书 | 2-122 |
| 4.11.3.1 | 再次发出审查意见通知书的情况 | 2-122 |
| 4.11.3.2 | 再次审查意见通知书正文的内容及要求 | 2-122 |
| 4.12 | 会晤 | 2-123 |
| 4.12.1 | 举行会晤的条件 | 2-123 |
| 4.12.2 | 会晤地点和参加人 | 2-123 |
| 4.12.3 | 会晤记录 | 2-124 |
| 4.13 | 电话讨论 | 2-125 |
| 4.14 | 取证和现场调查 | 2-125 |
| 5. | 答复和修改 | 2-126 |
| 5.1 | 答复 | 2-126 |
| 5.1.1 | 答复的方式 | 2-126 |
| 5.1.2 | 答复的签署 | 2-126 |

| | | |
|---------|------------------|-------|
| 5.2 | 修改 | 2-127 |
| 5.2.1 | 修改的要求 | 2-127 |
| 5.2.2 | 允许的修改 | 2-130 |
| 5.2.2.1 | 对权利要求书的修改 | 2-130 |
| 5.2.2.2 | 对说明书的修改 | 2-132 |
| 5.2.3 | 不允许的修改 | 2-134 |
| 5.2.3.1 | 不允许的增加 | 2-134 |
| 5.2.3.2 | 不允许的改变 | 2-135 |
| 5.2.3.3 | 不允许的删除 | 2-137 |
| 5.2.4 | 修改的方式 | 2-137 |
| 5.2.4.1 | 提交替换页 | 2-137 |
| 5.2.4.2 | 审查员代为修改 | 2-138 |
| 6. | 驳回决定和授予专利权的通知 | 2-138 |
| 6.1 | 驳回决定 | 2-138 |
| 6.1.1 | 驳回申请的条件 | 2-138 |
| 6.1.2 | 驳回的种类 | 2-139 |
| 6.1.3 | 驳回决定的组成 | 2-139 |
| 6.1.4 | 驳回决定正文的撰写 | 2-139 |
| 6.1.4.1 | 案由 | 2-140 |
| 6.1.4.2 | 驳回的理由 | 2-140 |
| 6.1.4.3 | 决定 | 2-140 |
| 6.2 | 授予专利权的通知 | 2-140 |
| 6.2.1 | 发出授予专利权的通知的条件 | 2-140 |
| 6.2.2 | 发出授予专利权的通知时应做的工作 | 2-141 |
| 7. | 实质审查程序的终止、中止和恢复 | 2-141 |
| 7.1 | 程序的终止 | 2-141 |
| 7.2 | 程序的中止 | 2-142 |
| 7.3 | 程序的恢复 | 2-142 |
| 8. | 前置审查与复审后的继续审查 | 2-142 |

| | | |
|-------|--------------------------------------|-------|
| 第九章 | 涉及计算机程序的发明专利申请审查的若干问题····· | 2-144 |
| 1. | 引言····· | 2-144 |
| 2. | 涉及计算机程序的发明专利申请的审查····· | 2-144 |
| 2.1 | 不授予专利权的涉及计算机程序的发明专利申请····· | 2-145 |
| 2.2 | 可授予专利权的涉及计算机程序的发明专利申请····· | 2-147 |
| 2.2.1 | 用于工业过程控制的涉及计算机程序的发明专利申请····· | 2-147 |
| 2.2.2 | 涉及计算机内部运行性能改善的发明专利申请····· | 2-148 |
| 2.2.3 | 用于测量或测试过程控制的涉及计算机程序的发明专利 申请····· | 2-148 |
| 2.2.4 | 用于外部数据处理的涉及计算机程序的发明专利申请····· | 2-149 |
| 3. | 涉及汉字编码方法及计算机汉字输入方法的发明专利 申请····· | 2-149 |
| 4. | 涉及计算机程序的发明专利申请的说明书及权利要求书 的撰写····· | 2-150 |
| 4.1 | 说明书的撰写····· | 2-151 |
| 4.2 | 权利要求书的撰写····· | 2-151 |
| 第十章 | 关于化学领域发明专利申请审查的若干规定····· | 2-155 |
| 1. | 引言····· | 2-155 |
| 2. | 不授予专利权的化学申请····· | 2-155 |
| 2.1 | 天然物质····· | 2-155 |
| 2.2 | 菜谱和烹调方法····· | 2-155 |
| 2.3 | 医生处方····· | 2-156 |
| 2.4 | 物质的医药用途····· | 2-156 |
| 3. | 化学发明的权利要求····· | 2-156 |
| 3.1 | 化合物权利要求····· | 2-156 |
| 3.2 | 组合物权利要求····· | 2-156 |
| 3.2.1 | 开放式、封闭式及它们的使用要求····· | 2-156 |
| 3.2.2 | 组合物权利要求中组分和含量的限定····· | 2-157 |
| 3.2.3 | 组合物权利要求的其他限定····· | 2-158 |

| | | |
|---------|------------------------|-------|
| 3.3 | 仅用结构或组成特征不能清楚限定的化学产品 | 2-159 |
| 3.4 | 化学方法权利要求 | 2-159 |
| 3.5 | 用途权利要求 | 2-160 |
| 3.5.1 | 用途权利要求的类型 | 2-160 |
| 3.5.2 | 物质的医药用途权利要求 | 2-160 |
| 4. | 化学发明的充分公开 | 2-160 |
| 4.1 | 化学产品发明的公开 | 2-161 |
| 4.2 | 化学方法发明的公开 | 2-162 |
| 4.3 | 关于实施例 | 2-162 |
| 5. | 化学发明的新颖性和创造性 | 2-163 |
| 5.1 | 化合物的新颖性 | 2-163 |
| 5.2 | 组合物权利要求的开放式和封闭式与新颖性的关系 | 2-163 |
| 5.3 | 用方法或用物理化学参数表征的化学产品的新颖性 | 2-164 |
| 5.4 | 已知物质用途发明的新颖性 | 2-164 |
| 5.5 | 化合物的创造性 | 2-164 |
| 5.6 | 化学物质用途发明的创造性 | 2-166 |
| 5.7 | 关于对比试验 | 2-167 |
| 6. | 化学发明的单一性 | 2-167 |
| 6.1 | 马库什权利要求的单一性 | 2-167 |
| 6.1.1 | 基本原则 | 2-167 |
| 6.1.2 | 举例 | 2-168 |
| 6.2 | 中间体与最终产物的单一性 | 2-170 |
| 6.2.1 | 基本原则 | 2-170 |
| 6.2.2 | 举例 | 2-171 |
| 7. | 涉及生物技术的发明的特殊问题 | 2-172 |
| 7.1 | 生物材料本身是否可授予专利权 | 2-172 |
| 7.1.1 | 生物材料的定义 | 2-172 |
| 7.1.2 | 生物材料本身是否属于可给予专利保护的客体 | 2-172 |
| 7.1.2.1 | 微生物 | 2-172 |
| 7.1.2.2 | 基因 | 2-172 |

| | | |
|---------|---------------------------|-------|
| 7.1.2.3 | 转基因动物和植物 | 2-173 |
| 7.1.2.4 | 不授予专利权的涉及生物技术的发明 | 2-173 |
| 7.2 | 涉及生物材料的发明的再现性 | 2-174 |
| 7.2.1 | 由自然界筛选特定微生物的方法 | 2-174 |
| 7.2.2 | 通过物理、化学方法进行人工诱变生产新微生物的方法 | 2-174 |
| 7.3 | 生物材料的保藏 | 2-174 |
| 7.4 | 权利要求书的撰写 | 2-176 |
| 7.4.1 | 微生物的表述 | 2-176 |
| 7.4.2 | 用于基因工程的载体的记载 | 2-176 |
| 7.4.3 | DNA的记载 | 2-176 |
| 7.4.4 | 蛋白质的记载 | 2-177 |
| 7.5 | 说明书的撰写 | 2-177 |
| 7.5.1 | 微生物的记载 | 2-177 |
| 7.5.2 | 基因工程载体和DNA的记载 | 2-177 |
| 7.5.3 | 涉及DNA片段、基因以及肽和蛋白质的发明的充分公开 | 2-178 |
| 7.6 | 有关生物技术发明的新颖性和创造性的审查 | 2-178 |
| 7.6.1 | 有关微生物发明的创造性 | 2-178 |
| 7.6.2 | 遗传工程 | 2-179 |
| 7.6.2.1 | 新颖性 | 2-179 |
| 7.6.2.2 | 创造性 | 2-179 |
| 7.7 | 有关核苷酸或氨基酸序列表可机读副本的提交要求 | 2-180 |

第一章 不授予专利权的申请

1. 引言

法1

对发明创造授予专利权必须有利于其推广应用，促进我国科学技术进步和创新及适应社会主义现代化建设的需要。考虑到国家和社会的利益，专利法对专利保护的范

2. 依据专利法第五条不授予专利权的发明创造

根据专利法第五条的规定，发明创造的公开、使用、制造违反了国家法律、社会公德或者妨害了公共利益的，不能被授予专利权。这是一个总的原则。国家法律、社会公德和公共利益的含义较广泛，常因时期、地区的不同而有所变化，有时由于原有的法律作了修改，某些限制因而被解除，因此审查员在依据专利法第五条进行审查时，特别要注意这一点。

法5

2.1 违反国家法律的发明创造

国家法律，是指由全国人民代表大会或者全国人民代表大会常务委员会依照立法程序制定和颁布的法律。它不包括行政法规和规章。

发明创造本身的目的与国家法律相违背的，不能被授予专利权。例如，用于赌博的设备、机器或工具；吸毒的器具；伪造国家货币、票据、公文、证件、印章、文物的设备等都属于违反国家法律的发明创造，不能被授予专利权。

发明创造本身的目的并没有违反国家法律，但是由于被滥用而违反国家法律的，则不属此列。例如，以医疗为目的的各种毒药、麻醉品、镇静剂、兴奋剂和以娱乐为目的的棋牌等。

专利法实施细则第九条规定，专利法第五条所称违反国

家法律的发明创造，不包括仅其实施为国家法律所禁止的发明创造。其含义是，如果仅仅是发明创造的产品的生产、销售或使用受到国家法律的限制或约束，则该产品本身及其制造方法并不属于违反国家法律的发明创造。例如，以国防为目的的各种武器的生产、销售及使用时虽然受到国家法律的限制，但这些武器本身及其制造方法仍然属于可给予专利保护的客体。

法5

2.2 违反社会公德的发明创造

社会公德，是指公众普遍认为是正当的、并被接受的伦理道德观念和行为准则。它的内涵基于一定的文化背景，随着时间的推移和社会的进步不断地发生变化，而且因地域不同而各异。中国专利法中所称的社会公德限于中国境内。

发明创造在客观上与社会公德相违背的，不能被授予专利权。例如，带有暴力凶杀或者淫秽的图片或者照片的外观设计，非医疗目的的人造性器官或者其替代物，人与动物交配的方法等发明创造违反道德风俗，不能被授予专利权。

法5

2.3 妨害公共利益的发明创造

妨害公共利益，是指发明创造的实施或使用会给公众或社会造成危害，或者会使国家和社会的正常秩序受到影响。

例如：

发明创造以致人伤残或损害财物为手段的，如一种目的在于使盗窃者双目失明的防盗装置及方法，不能被授予专利权；

发明创造的实施或使用会严重污染环境、破坏生态平衡的，不能被授予专利权；

专利申请的文字或者图案涉及国家重大政治事件或宗教信仰、伤害人民感情或民族感情或者宣传封建迷信的，不能被授予专利权。

但是，如果因为对发明创造的滥用而可能造成妨害公共利益的，或者发明创造在产生积极效果的同时存在某种缺点的，例如对人体有某种副作用的药品，则不能以“妨害公共利益”

为理由拒绝授予专利权。

2.4 部分违反专利法第五条的申请

一件申请中含有违反国家法律、社会公德或者妨害公共利益的内容，而其他部分是合法的，则该申请称为部分违反专利法第五条的申请。对于这样的申请，审查员在审查时，应当通知申请人进行修改，删除违反专利法第五条的部分。如果申请人不同意删去违法的部分，就不能被授予专利权。

例如，一项“投币式弹子游戏机”的发明创造。游戏者如果达到一定的分数，机器则抛出一定数量的钱币。审查员应当通知申请人将抛出钱币的部分删除或修改，使之成为一个单纯的投币式游戏机。否则，它即使是一项新的有创造性的技术方案，也不能被授予专利权。

3. 依据专利法第二十五条不授予专利权的客体

专利申请要求保护的主体属于专利法第二十五条第一款所列五种不授予专利权的客体的，不能被授予专利权。专利法第二十五条第一款所列的不授予专利权的客体不仅适用于发明，也适用于实用新型。

法25.1(1)

3.1 科学发现

科学发现，是指对自然界中客观存在的现象、变化过程及其特性和规律的揭示。科学理论是对自然界认识的总结，是更为广义的发现。它们都属于人们认识的延伸。这些被认识的物质、现象、过程、特性和规律不同于改造客观世界的技术方案，不是专利法意义上的发明创造，因此不能被授予专利权。例如，发现卤化银在光照下有感光特性，这种发现不能被授予专利权，但是根据这种发现制造出的感光胶片以及此感光胶片的制造方法则可以被授予专利权。又如，从自然界找到一种以前未知的以天然形态存在的物质，仅仅是一种发现，不能被授予专利权。（关于首次从自然界分离或提取出来的物质的审查，参见本部分第十章第2.1节。）

应当指明，发明和发现虽有本质不同，但两者关系密切。