

國立臺灣大學法學叢書(三)

專利商標法選論

增訂新版

曾陳明汝 著

國立臺灣大學法學叢書編輯委員會編輯

國立臺灣大學法學叢書(三)

專利商標法選論

增訂新版

曾陳明汝著

國立臺灣大學法律學系暨法律研究所教授

國立臺灣大學法學叢書編輯委員會編輯

中華民國六十六年三月臺初版
中華民國七十二年九月增訂新版

版權所有
翻印必究

臺大法學叢書第十三輯

專利商標法選論

定價：平裝新臺幣貳佰柒拾元
精裝新臺幣叁佰貳拾元

著作兼發行人：曾 陳 明 汝

叢書編輯：國立臺灣大學法律學系
法學叢書編輯委員會

印刷者：中 亨 打 字 印 刷 行

總經銷處：三 民 書 局
臺北市重慶南路一段六十一號

分銷處：臺大法學院事務組(福利社)
臺北市徐州路二十一號
各 大 書 局

謹以此書
增訂新版

恭祝

慈母九十壽

To my mother
on her 90th birthday

民國七十二年

謹以此書恭獻給
八十四高齡慈母，陳鄭蚶女士
祝福她
健康快樂 福壽綿延

么女明汝於四十生辰念
母親大人生我養我育我劬勞
敬誌之以聊表孝思

民國六十六年

增訂新版序

今年爲巴黎工業財產權保護同盟公約百週年紀念。回顧此一公約，最早由十一國簽署迄今，已增加爲九十二同盟國，並已有十二特別協定，依據此一母公約而締結，足見其對工業財產權之國際保護之影響，既深且鉅。自亦不能否認其對投資、工業化、誠實交易以及確保人類安和樂利之貢獻。

又近數年來，若干工業財產權之國際性與區域性條約，陸續批准生效，專利制度亦面臨全球性之變動，歐洲國家隨著歐洲專利公約之生效而紛紛修改其國內專利法。美國專利法亦於晚近有所修訂。際此世界各國多注目於專利商標之國際條約與國內立法之際，撰寫「由專利制度世界性之變動論我國因應之要務」以及「美國專利行政之研究」等專論，增訂於本書第三部分，俾使讀者明瞭專利制度發展之新趨勢，並對本書「美國專利制度之理論與實際」加以補述，使其較爲完整。

再者，關於本書「工業財產權之國際保護」乙文，由於時移勢異，內容亦有所出入；而世所共知標章則隨七十二年一月廿六日商標法修正公布，更名爲著名標章（商標法三十七條第一項第七款）；又美國稅務暨專利上訴法院自一九八二年十月一日起與陳情法院合併爲聯邦巡迴上訴法院。凡此，均一一加以修正、加註和補充，以示對讀者負責之態度。

中秋佳節，欣逢家母九十嵩壽，慈恩浩瀚，無以爲報，謹以此書增訂新版，做爲生日禮物，虔誠恭祝她老人家福如東海，壽比南山。

曾陳明汝序於長青山莊

農曆癸亥年八月十五日

自序

專利商標法，有時亦合稱為工業財產權法。專利法之目的在於以法律制度保護和鼓勵發明人，使其早日公開發明之內容而引發他人發明之興趣，提高科學技術，促進工業進步，繁榮社會經濟。商標法之目的亦在於藉法律制度保護具有表彰商品與營業信譽之標誌，以維護交易安全與消費者之利益，從而推動工商業之發展。是以專利商標法誠為工商社會中，極為重要之一環，亦為國家經建過程中所不容忽視之法制。惟學者對此方面之研究與論著似尚不多，每逢學生問及參考書目時，輒蒙撰寫之動機。然作者學識淺薄，尚未敢言有以勝任，謹先以近些年來有關專利商標法之專題研究論文彙集成冊，以供國內人士參考，旨在於拋磚引玉，又倘能藉此引發國人對專利商標法研究之興趣，並對我國專利商標制度之改進有所裨益，則甚感欣慰。

本書將分成兩部份，第一部分為最近完稿之論文「美國專利制度之理論與實際」，包括有關條文之研究與闡釋以及實務之探討與批判，兼論及對我國專利制度改革之淺見。第二部分為商標之特殊保護，包括商標不正競爭之研究、世所共知商標之保護，並闡揚無謂競爭理論之運用，俾與不正競爭理論相互配合，以加強商標之保護。最後並論及工業財產權之國際保護，以明國際條約之現狀與未來之展望。

作者從事於專利商標法之研究，首應感激恩師韓部長忠謨教授之啟發與母系給予擔任該課程之機會。而有今日之成果，則應感恩於父母、師長們之栽培以及外子之鼓勵和小女之合作。

又本書所引用歐洲國家之最新資料，均承法籍教授 Daniel BASTIAN 不辭辛勞，隨時採購惠寄，並屢加教導，對其盛情，實深銘感。

此外，尚蒙美國學術團體學會（ACLS）之獎助與安排，使作者得以訪問學者之身分在美國華府喬治城大學從事於法學之鑽研，並能與喬治華盛頓大學專利法學者 I. Kayton，P. Rosenberg 諸教授，以及專利局官員、審查人員與辦理實務之法官、律師等有所接觸，又享有利用當地各大學與國會圖書館之方便，獲益良多，併此深致謝意。

至於本書各篇論文，多半係在行政院國家科學委員會獎助下撰寫完成，謹誌明以表謝忱。

作者學植未深，尤欠經驗，書中立論，容有闕誤，尚祈各界先進批評指教，無任感幸。

曾陳明汝 序於台大法學院研究室

民國六十六年三月三日

專利商標法選論

曾陳明汝著

總目錄

增訂新版序·····	I
自序·····	II
I. 美國專利制度之理論與實際·····	7
第一章 緒論·····	9
一、前言·····	9
二、美國專利法之產生與演進·····	10
三、美國專利制度之性質·····	13
四、美國專利制度與經濟發展之關係·····	15
五、美國專利商標局之設立與組織·····	17
六、專利事務機構·····	19
七、專利商標局之功能·····	21
八、結語·····	21
第二章 發明之可專利性·····	23
一、前言·····	23
二、可專利之發明項目·····	23
(一) 方法·····	24
(二) 機械·····	25
(三) 製造品·····	25
(四) 物之組合·····	27

2 專利商標法選論

(五) 改良	27
三、新式樣專利	29
四、植物專利	31
五、不可專利之發明	33
六、結語	34
第三章 專利要件之分析	35
一、前言	35
二、新穎性	35
(一) 先前技術	37
(二) 外國專利與美國專利	40
(三) 已獲專利或見於刊物	42
(四) 公開使用或販賣	43
(五) 放棄	44
(六) 發明優先	45
三、實用性	49
四、非顯著性	50
五、結語	52
第四章 專利之申請	55
一、前言	55
二、申請文件	55
三、申請之提出	58
四、實際申請日與發明日之確立	59
五、專利代理人與專利局之關係	61
六、結語	63
第五章 專利申請之審查	65

一、前 言	65
二、審查程序	65
三、上訴複查	67
四、最先發明人之確定	69
五、對專利局之詐欺	70
六、專利之訂正與修改	72
七、結 語	73
第六章 專利權之利用	75
一、前 言	75
二、專利權之核准	76
三、專利權之効力	77
四、專利之授權	78
五、國家之專利利益	81
六、受僱人發明權益之歸屬	85
七、結 語	87
第七章 專利訴訟與專利權侵害之救濟	89
一、前 言	89
二、專利訴訟之性質與類型	89
三、專利權之撤銷	91
四、專利權侵害之救濟	92
五、宣告無效之判決	97
六、結 語	98
第八章 結 論	99
一、對專利制度之評價	99
二、對我國專利制度改革之管見	101

4 專利商標法選論

附美國專利法（美國法典第三十五編）	105
Ⅱ. 商標之特殊保護	151
第一章 商標不正競爭之研究	153
一、前言	153
二、競爭法與不正競爭法之觀念	155
三、不正競爭與商標之保護	158
四、不正競爭之意義與法源	160
五、不正競爭行為與其他近似行為之比較	168
六、不正競爭觀念之立論基礎	172
七、不正競爭行為之要件	174
八、不正競爭之訴	182
九、不正競爭與國際私法問題	188
十、結語	197
第二章 世所共知（著名）標章之保護	201
一、前言	201
二、世所共知標章之命名與含義	202
三、各國學說與立法例之比較	203
四、商標相同或近似之判斷	221
五、同類商品之認定	228
六、無謂競爭之理論	231
七、結語	235
第三章 工業財產權（專利商標權）之國際保護	243
一、前言	243
二、工業財產權之國際保護	245
1 巴黎公約之誕生及修正之經過	246

2 巴黎公約之基本原則·····	247
3 巴黎公約之特性·····	251
三、巴黎同盟與世界智能權組織之關係·····	253
四、世界智能權組織之設置與功能·····	254
1 世界智能權組織之成立與結構·····	254
2 世界智能權組織之目的與職權·····	256
五、其他條約之現狀與未來之展望·····	257
1 多國商標註冊·····	257
2 超國家商標註冊·····	258
3 專利之國際註冊·····	259
六、結 語·····	261
III. 專利制度發展新趨勢·····	263
第一章 由專利制度世界性之變動論我國因應之要務·····	265
一、前 言·····	265
二、歐洲專利制度最近發展之現狀·····	266
三、歐洲各國專利制度發展趨勢·····	268
四、一九七七年英國專利法案·····	269
五、一九七八年法國新專利法·····	272
六、一九八一年德國新專利法·····	273
七、美國一九八〇年專利法修正案·····	275
八、我國專利制度改進之要務·····	277
九、結 語·····	282
第二章 美國專利行政之研究·····	285
一、前 言·····	285
二、美國專利局之任務與組織·····	286

6 專利商標法選論

三、專利審查人員之訓練—專利學院—	290
四、專利代理人之甄試	293
五、晚近四大改革計劃	295
六、專利行政之自動化	296
七、再審查制度	298
八、統一聯邦專利政策	300
九、國際合作	303
十、美國與專利合作條約之關係	304
十一、專利合作條約之重要內容	306
十二、結語	307
附美國專利法修正增訂篇	313

I

美國專利制度之理論與實際

AMERICAN PATENT SYSTEM
THEORY AND PRACTICE

2 專利商標法選論

第一章 緒 論

目 次

- | | |
|------------------|-----------------|
| 一、前言 | 五、美國專利商標局之設立與組織 |
| 二、美國專利法之產生與演進 | 六、專利事務機構 |
| 三、美國專利制度之性質 | 七、專利商標局之功能 |
| 四、美國專利制度與經濟發展之關係 | 八、結語 |

一、前 言

美國第一部專利法於一七九〇年問世，一百八十餘年來，在專利制度鼓舞下，使成千成萬的發明家發揮其天賦，也給人類帶來無數重要發明。生產技術日新又新，工業迅速發展，社會經濟繁榮，民生樂利，國家富強。

美國專利制度曾被譽為世界最完善者，美國歷任總統對於專利制度甚表重視，而人民亦以其專利制度感到驕傲。美國法學家伊凡（Evans J.）謂：過去一百年內，世界最進步之國家，係以專利制度鼓勵發明者之三個國家。作者亦認為欲躋身工業先進之國，捨健全之專利制度不為功。而對於為各國所推崇之美國專利制度，更有加以研究之必要。故本章乃先就美國專利制度之沿革、性質、重要性以及專利局之組織與功能等各方面加以論略，使讀者有初步之瞭解，以做為更深入探討之基礎。