

法官告诉您怎样 打赢知识产权官司

本册编著 张 闯 齐秀梅 陈英慧 编著



吉林人民出版社



法官告诉您怎样 打赢知识产权官司

吉林人民出版社

《法官说法丛书》编委会

丛书主编 张世琦 刘士琳 程凤义

编委会委员 (按姓氏笔画)

丁 萍	王 光	王丽君	王远新	牛 丽
公 民	尹量建	石文峰	龙英海	由 力
朴咏男	吕大可	伍彦俊	刘 山	刘士琳
刘文舫	刘丽霞	刘艳霞	关 巍	关铁宁
孙国武	杜甲华	李 蕊	李亚斌	李春华
李美荣	李路华	杨九屹	杨玉宾	杨立云
杨兆峰	杨翠萍	杨德庆	吴凤君	何永昌
何连涛	佟丽萍	张 力	张 文	张 莉
张尤佳	张世琦	张东辉	张会永	张丽佳
张宝利	张俊英	张曼莉	陈佳茵	陈秋红
周 全	赵 凯	赵建国	郝建设	逢竹林
姜 玉	洪 波	洪晓梅	姚天冲	高 兵
高艳军	郭文丽	郭雪飞	涂世奎	黄书立
曹允志	常文革	隋 军	隋 军	(女)
程凤义	解玉环	路 刚		

选题策划 刘士琳

本册编著 张 闯 齐秀梅 陈英慧 编著

前言

以前人们常说，“学好数理化，走遍全天下”。现在不同了。当今是市场经济时代，是法制建设日益健全的时代。搞经济活动，只懂数、理、化而不会签合同，有了纠纷不会依法处理，不会打官司，不懂得运用法律武器来维护自己的合法权益，这肯定不行。因此，我们可以肯定地说，在当今，不懂法律常识，不会依法处理问题，不是完全的文化人，其经营、事业的发展肯定会受到影响。

官司，因其性质不同，打法也不同。比如刑事官司，公诉机关说某人有罪，就得拿出有罪的证据，没有证据硬说人家有罪，甚至把人拘留了、逮捕了，弄错了，不仅要向人家赔礼道歉，还必须赔偿由此造成的经济损失。公诉机关不能说出类似“你说你无罪，你有证据吗？”这样的话，因为公诉刑事案件，公诉机关必须拿出证明被告人有罪的证据。但民事案件就不同了。张三说李四欠他5万元不还，并且向法院起诉了，张三就要提出李四欠钱的证据；李四为了说明自己不欠钱，也必须拿出不欠钱的证据，说明不欠张三的钱，或者说明张三的证据是虚假的。如果李四拿不出，光有张三的证据，李四就有可能败诉，不得不偿还张三5万元。

官司有三种，即：刑事、民事、行政这三种。人们打





官司，或者司法机关处理这三种案件，都必须严格执行《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》所规定的步骤、程序，否则就无法保证案件的质量，无法保护当事人的合法权益。

干什么事情都一样，都得有一定的程序、步骤。生活中有些事情违反了正常程序，做错了，可以重做；但打官司是个严肃问题，不允许拿当事人的合法权益当儿戏。为了确保案件质量，保护当事人的合法权益，国家制定了《刑事诉讼法》、《民事诉讼法》和《行政诉讼法》等程序法律。这些法律，是法学的基本常识，也是打官司的基本常识。不管打什么样的官司，司法机关和当事人，都必须遵守和执行这些法律。

为了满足广大读者学习法律知识、运用法律维护合法权益的需要，吉林人民出版社邀请正在从事审判工作的我来编写这套《法官说法丛书》，我也深知出版这套丛书的必要，然而，我是在职法官，繁重的办案任务，使我不能抽出更多的时间来写这套书，我只好邀请资深的法学专家、学者、教授们和我一起来完成这项任务。书稿写完后，交给我，由我对这套书各册进行统稿审阅。我认为内容正确无误，这才交给吉林人民出版社编审出版。

我们深信，这套书的出版，会为广大公民学法、用法带来方便，为正在或准备打官司的人提供帮助。同时，这套书也是普及法律知识的简明教材。我们的愿望如此，我们会如愿以偿。

丛书主编 张世琦

2010年7月

目 录

著作权实体篇

1. 我国现行的有关著作权的法律法规主要有哪些?
2. 如何理解著作权的内涵和外延?
3. 什么是《著作权法》所称的作品?
4. 不受我国《著作权法》保护的著作权有哪些情形?
5. 什么是民间文学艺术作品?我国法律如何对其进行规制?
6. 著作权管理工作的机关及职责是什么?
7. 什么是著作权集体管理组织?
8. 我国《著作权法》对不同作品的作者是如何确定的?
9. 著作权的权利内容是什么?
10. 在著作权纠纷案件中如何确定著作权的归属?
11. 电影等作品著作权的归属原则是什么?
12. 职务作品的归属原则是什么?
13. 其他作品的著作权归属原则是什么?
14. 我国《著作权法》对著作权的延续是如何规定的?
15. 我国《著作权法》对著作权的保护期限是如何规定的?



目

录



16. 我国《著作权法》规定的著作权合理使用的情形有哪些？
17. 我国《著作权法》对计算机软件、信息网络传播权的合理使用是如何规定的？
18. 我国《著作权法》规定的著作权的法定许可有哪些情形？
19. 什么是著作权许可使用合同？
20. 如何转让著作权的财产性权利？
21. 如何确定使用作品的付酬标准？
22. 什么是《著作权法》所称的邻接权？
23. 图书出版中的出版单位是什么？
24. 设立出版单位应当具备什么条件？
25. 我国相关法律对出版物的内容有什么要求？
26. 我国相关法律对互联网出版法律有什么要求？
27. 我国相关法律对互联网出版的内容有什么要求？
28. 出版文字作品支付报酬的标准是什么？
29. 什么是图书出版者的专有出版权？
30. 著作权人与出版者应履行什么法律义务？
31. 报社、期刊社享有的权利与应履行的义务是什么？
32. 出版演绎作品应履行什么法律义务？
33. 什么是版式设计的专有使用权？
34. 表演者应履行什么法律义务？
35. 表演者享有什么法律权利？
36. 《世界知识产权组织表演和录音制品条约》对表演者权利有什么规定？
37. 录音录像制作者使用已有作品而制作制品应履行

什么法律义务？

- 38. 《音像制品管理条例》对录音录像制作者使用已有作品而制作制品有什么规定？
- 39. 《电影管理条例》对录音录像制作者使用已有作品而制作制品有什么规定？
- 40. 录音录像制作者对制作制品享有的权利与应履行的义务是什么？
- 41. 广播电台、电视台对著作权人应履行什么义务？
- 42. 播放已经出版的录音制品时应履行什么法定义务？
- 43. 广播电台、电视台享有什么权利？
- 44. 电视台播放他人电影作品时应履行什么义务？

著作权程序篇

- 45. 承担侵害著作权的民事法律责任的情形有哪些？承担什么民事法律责任？
- 46. 人民法院审理著作权民事纠纷的程序是什么？
- 47. 我国《著作权法》规定的侵犯著作权的行为主要有哪几种？
- 48. 在著作权纠纷案件中侵犯著作权应承担什么法律责任？
- 49. 在著作权纠纷案件中侵犯著作权应承担的刑事责任是什么？
- 50. 《计算机软件保护条例》对侵犯著作权的责任承担是如何规定的？
- 51. 《信息网络传播权保护条例》对侵犯著作权的责任的承担是如何规定？



目

录



52. 在著作权纠纷案件中侵害著作权的损害赔偿的内容和计算方式是什么?
53. 著作权或者与著作权有关的权利遭受侵害时著作权人可以采取的临时措施是什么?
54. 在著作权纠纷案件中可以提起诉前证据保全的情形是什么? 采取诉前证据保全措施的程序是什么?
55. 著作权遭受侵害时著作权人的司法救济途径有哪些?
56. 当事人对于不服行政处罚而引起的纠纷的救济途径是什么?
57. 如何确定著作权纠纷的管辖法院?
58. 在著作权民事纠纷中如何确定双方的举证责任?

专利权实体篇

1. 我国现行的有关专利的法律法规主要有哪些?
2. 如何从整体上理解《专利法》和专利制度?
3. 《专利法》的立法宗旨是什么?
4. 专利制度在我们的生活中发挥着什么作用?
5. 专利制度通过何种立法设计实现了专利权人和社会公共利益的有效协调?
6. 如何理解专利权的内涵和外延?
7. 专利权的客体是什么?
8. 在专利纠纷案件中如何认定一项发明创造能否获得专利权?
9. 什么是《专利法》所称的现有技术或现有设计?
10. 我国《专利法》在专利新颖性方面的判断标准有

何变化?

11. 什么是《专利法》所称的抵触申请?
12. 我国《专利法》规定的专利申请不丧失新颖性的公开的情形有哪些?
13. 在专利纠纷案件中如何理解不丧失新颖性的公开的真实含义?
14. 在专利纠纷案件中判断专利有无创造性的辅助标准有哪些?
15. 我国《专利法》上所指的创造性和新颖性有什么区别?
16. 什么是《专利法》所称的发明?
17. 发明专利包括哪些种类?
18. 什么是《专利法》所称的实用新型?
19. 实用新型和发明有何区别?
20. 什么是《专利法》所称的外观设计?
21. 外观设计包括哪些种类?
22. 我国《专利法》对外观设计专利的要求是什么?
23. 外观设计与实用新型的实质区别是什么?
24. 如何理解外观设计的新颖性同发明或实用新型的新颖性区别?
25. 外观设计和《著作权法》所保护的作品有什么区别和联系?
26. 哪些发明创造是我国《专利法》不予保护的對象?
27. 如何确定申请专利种类的产品方案以保障申请人利益的最大化?
28. 专利法律关系的主体主要有哪几种?



目

录



29. 什么是《专利法》所称的职务发明?
30. 在专利纠纷案件中如何正确认定职务发明创造?
31. 职务发明的发明人(设计人)的权利有哪些?
32. 在专利纠纷案件中如何正确认定共同发明?
33. 在专利纠纷案件中如何正确认定委托发明?
34. 什么是《专利法》所称自由发明?
35. 在专利纠纷案件中如何正确认定专利权的归属?
36. 如何从整体上确定专利权的权利范围?
37. 专利权的内容包括什么?
38. 在专利纠纷案件中如何理解许诺销售权的内涵和外延?
39. 发明、实用新型和外观设计的专利权人所享有的专利权有何区别?
40. 我国《专利法》对专利权做了哪些限制?
41. 在现实生活中专利权人主要通过何种方式来行使专利权?
42. 我国《专利法》对于专利权的申请和转让有什么要求?
43. 什么是专利申请权转让合同?
44. 什么是专利权转让合同?
45. 什么是专利实施许可合同?
46. 专利实施许可合同的分类有哪些?
47. 如何理解强制实施许可?
48. 在专利纠纷案件中如何认定强制许可的合法性与合理性?
49. 我国《专利法》对强制许可有什么限制?
50. 专利的国际申请的申请日如何确定?



51. 我国《专利法》对专利的国际申请有什么限制?
52. 我国《专利法》对于国际申请进入我国阶段的手续有何要求?
53. 我国《专利法》对专利的国际申请的优先权有何规定?
54. 我国《专利法》对进入我国阶段的专利的国际申请的程序有何要求?
55. 我国《专利法》对进入我国阶段的专利的国际申请效力中止的情形有哪些规定?
56. 国际申请在国际阶段被有关国际单位拒绝给予国际申请日或者宣布视为撤回的,《专利法》如何对申请人进行救济?
57. 专利国际申请的申请人提交文件的中译文错误的,其提出改正的期限是多长?
58. 什么是国防专利?
59. 国防专利不丧失新颖性的公开的情形有哪些?
60. 国防专利权如何行使?
61. 国防专利的申请和审批程序是什么?
62. 国家对于国防专利的发明人补偿的标准是什么?

专利权程序篇

63. 我国专利申请的原则有哪些?
64. 如何理解专利申请所应遵循的书面原则?
65. 如何理解专利申请所应遵循的先申请原则?
66. 如何理解专利申请所应遵循的单一性原则?
67. 如何理解专利申请所应遵循的优先权原则?
68. 什么是《专利法》所称的优先权日?



69. 什么是《专利法》所称的优先权期？
70. 在专利纠纷案件中如何理解优先权的独立性？
71. 在多种申请专利的优先权并存的专利纠纷案件中，优先权原则如何使用？
72. 专利代理机构在我国的专利申请制度中有什么作用？
73. 我国《专利法》对在中国完成的发明创造向外国申请专利权的情形有何要求？
74. 我国《专利法》对在中国完成的发明创造向外国申请专利权的方式有何要求？
75. 我国《专利法》规定在什么情形下申请人可以享有专利申请的优先权？
76. 同一申请人就同样的发明创造既申请实用新型又申请发明专利的如何处理？
77. 申请发明专利所需要的文件有哪些？
78. 申请实用新型专利所需要的申请文件有哪些？
79. 申请外观设计专利需要的申请文件有哪些？
80. 发明专利和实用新型专利说明书的内容有哪些要求？
81. 发明专利和实用新型专利的权利要求书的内容有哪些要求？
82. 我国《专利法》对于专利申请文件有什么格式要求？
83. 专利申请的审批程序是什么？
84. 我国《专利法》对在中国完成的发明创造向外国申请专利权的审批方式有何要求？
85. 专利申请异议的复审程序是什么？

86. 专利申请异议的宣告无效程序是什么?
87. 专利权的权利期限是多长时间?
88. 专利权终止的情形都有哪些?
89. 专利权无效的情形是什么?
90. 对于因强制许可决定而产生的行政纠纷如何处理?
91. 因专利局做出强制许可费用裁定而产生的行政纠纷如何处理?
92. 我国《专利法》对于我国专利权的保护是如何规定的?
93. 在专利纠纷案件中如何正确判断某种行为是否为对专利权的侵权行为?
94. 在专利纠纷案件中, 如何对侵犯专利权的使用行为和销售行为进行认定?
95. 侵犯专利权的案件类型和方式主要有哪些?
96. 在专利纠纷案件中如何对假冒他人专利进行经营活动的行为进行认定?
97. 侵犯专利权应承担什么法律责任?
98. 在专利权纠纷案件中侵犯专利权应承担的民事责任有哪些?
99. 在专利权纠纷案件中侵犯专利权应承担的行政责任有哪些?
100. 在专利权纠纷案件中侵犯专利权应承担的刑事责任有哪些?
101. 我国《专利法》规定的专利纠纷解决机制是什么?
102. 专利权遭到侵犯的司法救济途径有哪些?





103. 侵犯专利权纠纷中的诉讼当事人如何确定?
104. 侵犯专利权纠纷中的诉讼管辖法院如何确定?
105. 我国《专利法》等相关法律对侵犯专利权诉讼中的证据有何规定?
106. 我国《专利法》规定了哪些侵犯专利权纠纷的诉前救济措施?
107. 我国《专利法》等相关法律对专利诉讼有何特别规定?
108. 我国《专利法》规定的在侵犯专利权纠纷中不视为侵权的情形有哪些?
109. 侵犯专利权纠纷的损害赔偿的内容有哪些?
110. 侵犯专利权纠纷的损害赔偿的具体数额如何计算?
111. 侵犯专利权纠纷的诉讼时效是多久?

商标权实体篇

1. 我国现行的有关商标的法律法规主要有哪些?
2. 如何理解商标的内涵和外延?
3. 商标有哪些构成要素?
4. 我国商标注册采取什么原则?
5. 申请注册的商标应具备什么法定条件?
6. 我国《商标法》规定哪些标志不能作为商标使用?
7. 我国《商标法》规定哪些标志不得作为注册商标使用?
8. 商标主要有哪些种类?
9. 商标有什么功能?
10. 我国《商标法》通过什么方式保护地理标志?



11. 外国人或外国企业如何在我国申请注册商标?
12. 什么是驰名商标?
13. 在商标纠纷案件中认定驰名商标应考虑哪些因素?
14. 在商标纠纷案件中应提供哪些证明材料对驰名商标加以证明?
15. 我国《商标法》对驰名商标通过什么方式予以认定?
16. 我国《商标法》对国内优先权有什么规定?
17. 我国《商标法》对国际优先权有什么规定?
18. 申请注册商标被拒绝给予注册的情形有哪些?
19. 商标权的内容包括什么?
20. 商标权主体应履行哪些义务?
21. 撤销注册商标的事由主要有哪些?
22. 如何正确理解撤销注册商标与注销注册商标的区别?
23. 注册商标专用权人开始享有注册商标专用权的时间是什么?
24. 注册商标专用权的权利范围是什么?

商标权程序篇

25. 驰名商标认定纠纷的管辖法院有哪些?
26. 在我国《商标法》中改变注册商标标志应履行什么手续?
27. 我国《商标法》对商标注册申请中的申请书有什么要求?
28. 我国商标注册申请中需要什么证明文件?