



经典中国国际出版工程  
China Classics International

# 中国专利法详解

INTRODUCTION TO THE PATENT LAW OF CHINA

尹新天◎著



知识产权出版社  
全国百佳图书出版单位

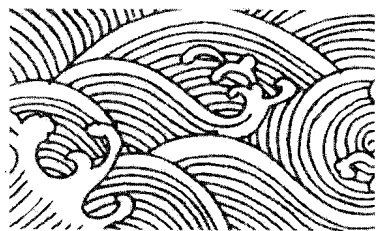


经典中国国际出版工程  
China Classics International

# 中国专利法详解

INTRODUCTION TO THE PATENT LAW OF CHINA

尹新天◎著



全国百佳图书出版单位  
知识产权出版社

## 内容提要

本书以严谨的治学态度和立体、全面、周密的研究方法对自2009年10月1日起施行的经第三次修改的《专利法》逐条解析、说明,提出了很多作者独到的见解。本书详尽介绍了《专利法》每一处修改的历史沿革,同时还列出了1984年、1992年、2000年、2008年《专利法》及其实施细则四个文本的对照表。是学习、研究、运用中国专利法律制度的经典著作。

本书入选新闻出版总署首批“经典中国国际出版工程”项目。

责任编辑:李琳王欣

责任校对:董志英

封面设计:张冀

责任出版:卢运霞

## 图书在版编目(CIP)数据

中国专利法详解/尹新天著. —北京:知识产权出版社, 2011.1

ISBN 978-7-5130-0327-8

I. ①中… II. ①尹… III. ①专利法—法律解释—中国 IV. ①D923.425

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第250593号

## 中国专利法详解

Zhongguo Zhuanlifa Xiangjie

尹新天 著

---

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号

网 址: <http://www.ipph.cn>

发行电话:010-82000860 转 8101/8102

责编电话:010-82000887 82000860 转 8118

印 刷:北京富生印刷厂

开 本:787mm×1092mm 1/16

版 次:2011年3月第1版

字 数:1200千字

邮 编:100088

邮 箱:bjb@cnipr.com

传 真:010-82005070/82000893

责编邮箱:lilin@cnipr.com wangxin@cnipr.com

经 销:新华书店及相关销售网点

印 张:61.25

印 次:2011年3月第1次印刷

定 价:200.00元(精)

ISBN 978-7-5130-0327-8/D·1146 (3251)

---

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。







## 简称

《行政处罚法》  
 《药品管理法》  
 《药品管理法实施条例》  
 《传染病防治法》  
 《侵权责任法》  
 《治安管理处罚法》  
 《保守国家秘密法》  
 《保守国家秘密法实施办法》  
 《公司法》  
 《中外合资企业法》  
 《合伙企业法》  
 《涉外经济合同法》  
 《对外贸易法》  
 《科技成果转化法》  
 《技术进出口管理条例》  
 TRIPS  
 《巴黎公约》  
 《伯尔尼公约》  
 PCT  
 《PCT 实施细则》  
 《WTO 协定》  
 CBD  
 《多哈宣言》  
 《总理事会决议》  
 《中美关于知识产权保护的  
 谅解备忘录》  
 WTO  
 WIPO

## 全称

《中华人民共和国行政处罚法》  
 《中华人民共和国药品管理法》  
 《中华人民共和国药品管理法实施条例》  
 《中华人民共和国传染病防治法》  
 《中华人民共和国侵权责任法》  
 《中华人民共和国治安管理处罚法》  
 《中华人民共和国保守国家秘密法》  
 《中华人民共和国保守国家秘密法实施办法》  
 《中华人民共和国公司法》  
 《中华人民共和国中外合资企业法》  
 《中华人民共和国合伙企业法》  
 《中华人民共和国涉外经济合同法》  
 《中华人民共和国对外贸易法》  
 《中华人民共和国科技成果转化法》  
 《中华人民共和国技术进出口管理条例》  
 《与贸易有关的知识产权协定》  
 《保护工业产权巴黎公约》  
 《保护文学和艺术作品伯尔尼公约》  
 《专利合作条约》  
 《专利合作条约实施细则》  
 《马拉喀什建立 WTO 协定》  
 《生物多样性公约》  
 《关于 TRIPS 与公共健康的宣言》  
 《关于实施 TRIPS 与公共健康宣言第 6 段的决议》  
 《中华人民共和国政府和美利坚合众国政府关于  
 知识产权保护的谅解备忘录》  
 世界贸易组织  
 世界知识产权组织

# 目 录

## 导 言/1

- 一、概 述/1
- 二、我国专利制度的建立和历史沿革/1
- 三、我国专利制度的发展前景/6

## 第一章 总 则 /8

### 引 言/8

#### 第一条 立法宗旨/10

- 一、历史沿革/10
- 二、《专利法》的立法宗旨/10
  - (一) 保护专利权人的合法权益/10
  - (二) 鼓励发明创造/11
  - (三) 推动发明创造的应用/12
  - (四) 提高创新能力, 促进科学技术进步和经济社会发展/13

#### 第二条 发明创造的定义/15

- 一、概 述/15
- 二、《专利法》所称“发明创造”的含义/16
  - (一) 发 明/16
    - 1. 对“发明”的两种定义方式/16
    - 2. 本条第二款对发明的定义/19
  - (二) 实用新型/22
  - (三) 外观设计/23
    - 1. 工业品外观设计与实用艺术作品之间的关系/23
    - 2. 本条第四款对外观设计的定义/27

#### 第三条 专利行政管理部门的职责/31

- 一、历史沿革/31
- 二、国务院专利行政部门/31
- 三、各地人民政府管理专利工作的部门/32



#### 第四条 需要保密的专利申请/35

##### 一、概 述/35

- (一) 有关国际条约和有关国家专利法的规定/35
- (二) 本条规定与我国有关法律规定的关系/37

##### 二、本条规定的含义/39

- (一) 涉及国家安全或者重大利益/39
- (二) 发明创造/40
- (三) 按照国家有关规定办理/41

##### 三、国防专利制度和保密专利制度/42

###### (一) 国防专利制度/42

- 1. 国防专利的申请、审查、授予、无效和解密/42
- 2. 国防专利权的行使、实施和补偿/44
- 3. 国防专利的管理与保护/45

###### (二) 保密专利制度/46

#### 第五条 违反社会公德和妨害公众利益的发明创造/47

##### 一、概 述/47

##### 二、违反法律、社会公德或者妨害公共利益的发明创造/48

- (一) 违反法律的发明创造/48
- (二) 违反社会公德或者妨害公共利益的发明创造/52

##### 三、对遗传资源的保护/52

###### (一) 出台背景/53

- 1. CBD/53
- 2. 专利制度与遗传资源保护之间的关系/54
- 3. 有关国家或者地区的立法以及有关国际规定的制定/55

###### (二) 本条第二款规定的形成及其含义/59

- 1. 对有关问题的分析和探讨/59
- 2. 本条第二款规定的含义/65

#### 第六条 申请专利的权利以及专利权的归属/69

##### 一、概 述/69

- (一) 申请专利的权利的含义/69
- (二) 其他国家的主要做法/70
- (三) 历史沿革/72

##### 二、本条的适用对象或者适用范围/73

##### 三、职务发明创造/74

###### (一) 职务发明创造的界定/74

- 1. 发明人或者设计人/74
- 2. 本单位的含义/76
- 3. 执行本单位的任务所作出的发明创造/77

4. 主要利用本单位的物质技术条件完成的发明创造/78	
5. 单位与发明人、设计人之间的有关合同/80	
(二) 职务发明创造的权利划分/84	
1. 单位享有的权利/84	
2. 发明人或者设计人享有的权利/85	
四、非职务发明创造/85	
五、与发明创造的权利归属有关的争议及其解决途径/86	
(一) 与发明创造的权利归属有关的争议/86	
(二) 发明创造权利归属争议的解决/86	
1. 解决途径或者方式/86	
2. 权利归属纠纷审理程序与专利审批程序之间的衔接/87	
3. 权利归属纠纷的时效问题/88	
第七条 鼓励对非职务发明创造申请专利/90	
第八条 合作、委托完成的发明创造申请专利的权利以及专利权归属/92	
一、概 述/92	
(一) 有关基本原则/92	
(二) 历史沿革/93	
二、合作完成的发明创造/93	
三、委托完成的发明创造/94	
第九条 禁止重复授权原则和先申请原则/96	
一、禁止重复授权原则和先申请原则/96	
(一) 概 述/96	
(二) “同样的发明创造”的判断/98	
1. 对发明和实用新型的判断/99	
2. 对外观设计的判断/101	
二、禁止重复授权原则的例外情况/104	
(一) 出台背景/104	
(二) 关于例外情况的规定/107	
第十条 专利申请权和专利权的转让/111	
一、概 述/111	
(一) 历史沿革/111	
(二) 专利申请权和专利权可以转让/112	
二、专利申请权和专利权的转让/113	
(一) 向外国人转让专利申请权或者专利权/113	
1. 本条第二款的含义/113	
2. 《技术进出口管理条例》的有关规定/113	
3. 向外转让专利申请权和专利权应当办理的手续/115	
(二) 专利申请权或者专利权转让合同的订立方式/116	

(三) 专利申请权或者专利权转让的登记和生效/116

(四) 其他有关问题/118

1. 转让与实施许可的关系/118

2. 关于专利申请和专利权的决定对转让行为的影响/119

3. 以专利权出资视为转让/119

#### 第十一条 专利权的效力/120

##### 一、概述/120

(一) 总体含义/120

(二) 历史沿革/121

(三) 关于例外情况的规定/122

##### 二、“未经专利权人许可”的含义/123

##### 三、“为生产经营目的”的含义/125

(一) TRIPS 以及有关国家专利法的规定/125

(二) 对本条规定的理解/127

##### 四、实施产品专利的行为/129

(一) 实施专利行为与专利权类型的关系/129

(二) 制造专利产品的行为/130

1. 对制造专利产品行为提供的绝对保护/130

2. 专利产品的“修理”与“再造”问题/131

(三) 许诺销售专利产品的行为/136

1. 2000年和2008年修改《专利法》时对本条规定作出的修改/136

2. 关于“许诺销售”的含义及其表述方式/137

3. 许诺销售行为的认定/144

(四) 销售专利产品的行为/146

1. 销售行为的含义/146

2. 销售行为的时间起点/148

3. 销售专利产品的特殊问题/151

(五) 使用专利产品的行为/152

1. 使用专利产品的含义/152

2. 拥有、储存或者保存专利产品的行为/153

3. 专利产品的用途/154

4. 关于使用外观设计专利产品的问题/155

(六) 进口专利产品的行为/157

##### 五、制造方法专利权的延伸保护/158

(一) 提供延伸保护的必要性/158

(二) 依照方法获得的产品的含义/159

(三) “直接获得”的含义/161

1. 欧洲的两种观点/161

2. 美国的立场/162	
3. 我国应当采取立场/164	
(四) 延伸保护的特点/165	
第十二条 实施专利的许可合同/167	
一、概 述/167	
二、专利实施许可合同的订立/168	
(一) 专利实施许可合同的订立形式/168	
1. 《民法通则》和《合同法》的有关规定/168	
2. 在专利实践中认定默示许可的必要性/170	
3. 默示许可理论与专利权用尽原则的关系和区别/172	
(二) 专利实施许可的类型和内容/174	
第十三条 发明专利申请公布后的实施/175	
一、临时保护的必要性/175	
二、关于临时保护的一些问题/175	
(一) 临时保护的性质/175	
(二) 临时保护的保护范围/177	
(三) 临时保护的终止和变更/178	
(四) 对 PCT 国际申请的临时保护/179	
第十四条 国有企事业单位的发明专利的推广应用/181	
一、历史沿革/181	
二、本条规定的含义/182	
(一) 推广应用的对象、条件和程序/182	
(二) 其他问题/183	
第十五条 专利申请权和专利权的共有/185	
一、概 述/185	
二、“权利的行使”的内涵与外延/186	
三、本条规定的含义/187	
(一) 约定优先原则/187	
(二) 未约定时共有权利的行使/189	
1. 共同共有是原则/189	
2. 实施和许可他人非独占实施有例外/189	
第十六条 职务发明创造发明人、设计人的奖励和报酬/192	
一、概 述/192	
(一) 历史沿革/192	
(二) 本条规定的含义和立法意图/193	
二、奖励报酬的标准/194	
(一) 对存在问题的分析探讨/194	
(二) 约定优先原则/195	

- (三) 奖励报酬的法定标准/196
  - 1. 奖励的法定标准/196
  - 2. 报酬的法定标准/196
- (四) 约定与法定标准之间的关系/197
- 三、有关问题/198
  - (一) 劳动人事关系的终止不影响奖励和报酬的支付/198
  - (二) 奖励报酬可以继承/198
  - (三) 转让专利权、以专利权出资应当给予发明人、设计人报酬/199
  - (四) 发明人或者设计人奖励纠纷及其解决/199
- 第十七条 发明人、设计人的署名权以及专利标识/201
  - 一、概述/201
  - 二、发明人、设计人的署名权/201
  - 三、专利标识/203
    - (一) 历史沿革/203
    - (二) 对有关问题的讨论/204
      - 1. 标明专利标识是专利权人的权利还是专利权人的义务/204
      - 2. 如何认定标明专利标识的行为是否构成假冒专利的行为/206
- 第十八条 外国人、外国企业和外国其他组织在我国申请专利的条件/208
  - 一、概述/208
  - 二、本条规定的含义/209
- 第十九条 专利代理/211
  - 一、概述/211
    - (一) 历史沿革/211
    - (二) 专利代理的性质/213
  - 二、我国专利代理制度简介/214
    - (一) 我国专利代理体系的初步建立/214
    - (二) 我国专利代理体系的改革与发展/215
      - 1. 专利代理机构的脱钩改制/215
      - 2. 《国家知识产权战略纲要》提出的要求/217
    - (三) 现行专利代理制度/218
      - 1. 专利代理人/218
      - 2. 专利代理机构/221
      - 3. 专利代理机构的执业范围/222
- 第二十条 向外申请专利/225
  - 一、历史沿革/225
  - 二、向外申请专利的保密审查/226
    - (一) 概述/226
    - (二) 保密审查的对象/226

- (三) 保密审查的程序/230
  - 1. 保密审查的请求/230
  - 2. 保密审查的程序和期限/231

### 三、关于专利国际申请/231

- (一) 概 述/231
- (二) PCT 制度简介/232
  - 1. 国际申请的效力和有关事项/232
  - 2. 国际申请的程序/233

## 第二十一条 处理专利申请和请求的原则和保密责任/237

- 一、历史沿革/237
- 二、对专利审查工作的原则要求/237
- 三、国家知识产权局传播专利信息的职责/238
- 四、专利审查机构及其工作人员的保密职责/240

## 第二章 授予专利权的条件/242

### 引 言/242

## 第二十二条 授予发明、实用新型专利权的条件/244

- 一、概 述/244
- 二、现有技术/245
  - (一) 在《专利法》中明确建立现有技术的概念/245
  - (二) 现有技术的范围/246
    - 1. 2008 年修改前《专利法》的规定/246
    - 2. 2008 年修改《专利法》的规定/247
  - (三) 构成现有技术的条件/250
- 三、新颖性/256
  - (一) 属于现有技术的含义/256
  - (二) 抵触申请/258
    - 1. 抵触申请的含义/258
    - 2. 对本条第二款所作修改/260
- 四、创造性/261
  - (一) 创造性的概念/262
  - (二) 创造性的判断方式/263
  - (三) 美国对创造性判断标准的探讨/266
    - 1. 美国专利制度的形成与发展/266
    - 2. 美国专利制度存在的问题/269
    - 3. 美国联邦最高法院的有关判决/274
- 五、实用性/276
  - (一) 实用性的概念/276

(二) 实用性的判断/277

## 第二十三条 授予外观设计专利权的条件/279

### 一、概述/279

(一) 历史沿革/279

(二) 有关国家的做法以及 TRIPS 的有关规定/280

1. 美国的做法/280

2. 日本的做法/280

3. 欧盟的做法/281

4. TRIPS 的规定/283

(三) 2008 年修改《专利法》调整本条规定的方案选择/284

### 二、本条第一款和第二款规定的授权条件/286

(一) 关于“现有设计”的定义/286

(二) 《审查指南》有关规定的演变过程/286

1. 《审查指南 1993》的有关规定/287

2. 《审查指南 2001》的有关规定/289

3. 有关争议/290

4. 《审查指南 2004》第 1 号公报/292

5. 《审查指南 2006》的有关规定/293

6. 分析和评论/293

(三) 《专利审查指南 2001》的规定/300

1. 关于本条第一款的规定/301

2. 关于本条第二款的规定/302

3. 解说和评论/303

### 三、与他在先取得的合法权利相冲突/306

(一) 概述/306

(二) 本条第三款含义和有关程序/308

1. 关于本条第三款规定的含义/308

2. 解决权利冲突问题的程序/310

(三) 有关讨论/312

## 第二十四条 新颖性宽限期/316

### 一、概述/316

### 二、不影响新颖性的公开行为/317

(一) 在国际展览会首次展出发明创造/317

1. 《巴黎公约》的有关规定/317

2. 给予临时保护的方式/317

3. 国际展览会的主办者/318

4. 新颖性宽限期和优先权之间的关系/319

5. 展出涉及的内容和首次展出的含义/321

- (二) 在规定的学术会议或者技术会议上首次发表发明创造/322
- (三) 未经申请人同意而泄露发明创造/323
- 三、新颖性宽限期的效力以及适用新颖性宽限期的方式/324
  - (一) 新颖性宽限期的效力/324
  - (二) 适用新颖性宽限期的方式/326
- 四、新颖性宽限期的国际协调动向/327
  - (一) 各国对新颖性宽限期的做法/327
  - (二) 新颖性宽限期的国际协调/330
    - 1. 协调过程/330
    - 2. 协调中遇到的问题/332
- 第二十五条 不授予专利权的主题/335
  - 一、概 述/335
  - 二、不授予专利权的主题/336
    - (一) 科学发现和智力活动的规则方法/336
    - (二) 疾病的诊断和治疗方法/343
      - 1. 排除的理由以及被排除的内容/343
      - 2. 医药用途发明/345
    - (三) 动物和植物品种/351
    - (四) 用原子核变换方法获得物质/352
    - (五) 主要起标识作用的平面印刷品外观设计/352

### 第三章 专利的申请/354

引 言/354

第二十六条 发明和实用新型专利的申请文件/355

- 一、概 述/355
- 二、请求书/356
- 三、说明书/357
  - (一) 说明书的作用/357
  - (二) 说明书的内容/357
    - 1. 说明书本身/357
    - 2. 说明书附图/359
    - 3. 核苷酸或者氨基酸序列列表/360
    - 4. 生物材料的保藏/360
  - (三) 说明书应当满足的要求/360
- 四、说明书摘要/362
- 五、权利要求书/362
  - (一) 权利要求书的产生及其作用/362
  - (二) 权利要求的类型和撰写方式/363



- (三) 对权利要求书的实质性要求/366
  - 1. 权利要求应当以说明书为依据/367
  - 2. 权利要求应当清楚、简要/368
  - 3. 关于“必要技术特征”/369
- 六、遗传资源来源信息的披露/370
- 第二十七条 外观设计专利的申请文件/373
  - 一、概述/373
  - 二、请求书/373
  - 三、图片或者照片/374
  - 四、简要说明/376
- 第二十八条 专利申请日/378
  - 一、申请日的重要性/378
  - 二、申请日的确定/379
- 第二十九条 优先权/381
  - 一、概述/381
  - 二、外国优先权/382
    - (一) 关于优先权的客体和主体/383
    - (二) 关于优先权的期限以及可以作为优先权基础的首次申请/384
    - (三) 关于“相同主题”的要求/385
      - 1. 对发明和实用新型专利申请的要求/385
      - 2. 外观设计专利申请的要求/389
    - (四) 优先权的效力/390
  - 三、本国优先权/392
    - (一) 规定本国优先权的原因/392
    - (二) 本国优先权的基础/392
    - (三) 本国优先权的作用/393
- 第三十条 要求优先权的手续/394
- 第三十一条 专利申请的单一性和合案申请/398
  - 一、概述/398
  - 二、发明和实用新型专利申请的单一性/399
  - 三、外观设计专利申请的单一性/403
    - (一) 同一产品两项以上的相似外观设计/403
    - (二) 成套产品的两项以上外观设计/405
  - 四、分案申请/406
- 第三十二条 专利申请的撤回/408
- 第三十三条 修改专利申请文件的原则/410
  - 一、概述/410
  - 二、发明和实用新型专利申请文件的修改/411