

中华全国律师协会组织编写

中国名律师办案经验



温旭 / 主编

捍卫智慧

——没有硝烟的战场

法律出版社

中国名律师办案实录

中华全国律师协会组织编写

捍卫智慧

——没有硝烟的战场

温旭主编



藏书
首都师范大学图书馆

首都师范大学图书馆



21562685

法律出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

捍卫智慧：没有硝烟的战场/温旭主编. —北京：法律出版社，1998

(中国名律师办案实录)

ISBN 7-5036-2410-8

I. 捍… II. 温… III. 知识产权-案例-中国 IV. D923.45

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (98) 第 08097 号

出版·发行/法律出版社

经销/新华书店

印刷/民族印刷厂

开本/850×1168 毫米 1/32 印张/13.375 字数/340 千

版本/1998 年 6 月第 1 版 1998 年 6 月第 1 次印刷

印数/0,001—8,000

社址/北京市广外六里桥北里甲 1 号八一厂内(100073)

电话/63266794 63266796

出版声明/版权所有，侵权必究。

书号：ISBN 7-5036-2410-8/D·2027

定价：22.00 元

(如有缺页或倒装，本社负责退换)



1997年11月27日，美国知识产权研究会主席James P. Chandler（詹姆斯·全德）及其助手Kelley（凯莉）在广东省知识产权办公室有关领导温旭律师陪同下参观广东三环专利事务所及华旭律师事务所，并具体询问了解了“佛山”与“康宝”两大知识产权案的有关情况。



温旭、刘孟斌、申元林律师与美国知识产权研究会主席一行及广东省知识产权办的领导在广东三环专利事务所门前的合影。申元林为本书主编温旭教授。

主 编：温 旭

撰稿人：温 旭 申元林 刘孟斌

韦廷建 黄建南 顿海舟

龚明明

捍卫智慧

——没有硝烟的战场

作者简介

温旭,1953年出生。1969年中学毕业后到海南生产建设兵团。

1973年回城后,先后就读或毕业于中山医学院、华南师范大学、中山大学、中国人民大学、北京大学,是北京大学培养的我国第一位国际经济法知识产权专业法学硕士。

现任广州华旭律师事务所高级律师,广东三环专利事务所所长,中山医科大学知识产权培训中心及教研室主任、教授,广州市仲裁委员会仲裁员,广州律师协会知识产权专业委员会主任,广东省律师协会知识产权专业委员会副主任,中华全国律师协会知识产权专业委员会副主任,中国高校知识产权研究会副理事长等职务。

1983年起开始从事法律业务,并于1986年以优异成绩获得律师资格及专利代理人资格。主办了“佛陶专利与技术秘密侵权纠纷案”、“广东康宝消毒柜专利侵权纠纷案”等一系列知识产权大案或疑难案,具有扎实的理论基础与丰富的实践经验。

主要著作有:《共有知识产权》、《技术秘密的秘密及其法律保护》、《医药知识产权基础教程》、《知识产权的保护策略与技巧》等,并发表论文一百余篇。1992年被评为国家有突出贡献的中青年专家、国务院有特殊贡献专家津贴获得者,1993年获广东省优秀青年称号,并多次评为广东省先进专利个人,获得部、省级科技成果奖及其他各种奖励数十项。

总 序

自 1979 年我国恢复律师制度以来，我国律师制度日臻完善，律师队伍迅速壮大，律师业务领域不断拓展，律师素质明显提高，社会影响日益增大，在国家的政治生活、经济生活、社会生活和民主法制建设中发挥着越来越重要的作用。

在改革开放的伟大洗礼中，中国律师已经成熟起来了。

然而，每一位律师的成功之路都艰辛备尝，每一个案件的落锤告罄都是他们殚精竭虑的付出。他们在办案中是怎样想怎样做的？经历了怎样的艰辛和困惑？他们是怎样以其学识、机智和胆识维护当事人的合法权益的？有什么好的办案经验和值得汲取的教训？在世纪之交的时候，我们的确需要一批能够反映中国律师业务理论水准的成果面世，我们应该向世人展示中国律师的执业风貌，中国律师也需要在 18 年生涯过后，认真地总结自己的业绩。

《中国名律师办案实录》正是这样一套丛书，每本书是一位律师主要办案经历的浓缩和总结。它通过一个个精彩的案例，形象地、多角度地、深入地展示了一批名律师的办案历程、经验和体会。对于已执业多年的律师，这套丛书可以作为同行间的交流和切磋；对于执业不久或有志从事律师职业的人，这套丛书或许有助于缩短实践中的摸索认识过程，从中获取有益的启迪；即使是一名普通读者，也能循着作者对案件的剖析，在富有智趣的阅读中，更深入地认识律师、理解律师、接受律师。

本套丛书的作者均为长期从事律师业务的中国执业律师，他们都承办过一批为律师界所公认的复杂或有影响的案件。作者们详细地记述案件办理过程及经验，主要包括案件的简要情况，办案过程，提出的辩护或代理意见，对疑点、难点、关键问题的分

析和突破，案件的最终结果，自己对案件的总结和思考等。

我们希望本书的编辑活动是一个无限的开放的演进过程。今后会有更多的出色的律师在繁忙的办案活动中，注重系统的总结和理论的升华，而成为本套丛书的主角。

中华全国律师协会

业务调研部

一九九八年三月

序

摆在我们面前的这部书，是一个教授兼律师，就其近年来对知识产权纠纷（包括诉讼、行政调处等等）的代理实践，所作的一个小结。本书形式上较多的文学色彩，有可能保证广泛的读者，而其内容，则从另一个侧面告诉人们：中国的知识产权保护，与中国的经济发展一样，在近些年是迅速的。甚至经济的发展与知识产权保护相比，反倒显得“滞后”。

原因很简单，中国经济在近年虽有很大发展，但从水平上讲，中国仍旧属于“发展中国家”。而知识产权保护，则很难象若干年前某些发达国家尚不发达时那样，要求在上世界上缔结出几个范围相同而保护水平差异极大（例如保护期相差近一倍）的国际公约。世界贸易组织中的 Trips 虽然是违背发展中国家意志而开始谈判的，但最终仍然缔结了。它第一次把发达、发展中与极不发达国家的知识产权立法与执法，拉到同一水平线上。在 Trips 之后缔结的两个 WIPO 版权条约，更是表现出了不甘落后于 Trips 的劲头。发展中国家（尤其是中国）知识产权保护制度之建立，是自身改革开放的需要；而这种制度之发展，在一定程度上似乎是被逼上去、或被推上去的。同时，也正如国内不少人已经看到的：在国际互联网络环境下应用数字技术，又将使全球知识产权保护实践及理论（包括立法）“一体化”的进程加快。虽然在一定意义上，这种“一体化”对发展中国家并非尽是好事。

于是在这样的历史进程中，对外开放的中国的知识产权立法，用了十几年，走完了一些发达国家上百年走的路。这里有国人自己的努力，也有历史的必然。虽然国内有人固执地认为：外国人既然走了一、二百年，中国人也得再走一、二百年。但事实总归

是事实。无论中外，没有人会认为，中国 1984 年的一部专利法处于 1623 年《垄断法规》的水平；也未曾有人断言中国 1990 年的第一部版权法处在 1709 年《安娜法》的水平。无实践的立法固然困难，无理论基础的立法更是不可能的。

在知识产权保护的实践上，也是如此。有人曾认为：中国必须有外国上百年的保护实践之后，方可能产生与外国知识产权理论旗鼓相当的理论。这是以改革开放前（闭关锁国环境中）的眼光，看今天的事物而出现的一种滞后认识论。它与上述那种中国要重复所有过去外国人已做过的事，要重新走一遍外国人已走过的弯路（不是“如”，而是实出一轳）。以这种认识论为指导，必然拒绝借鉴国际上的成例。所以，其实践总是“滞后”、理论总停留在“初步”，也并不是怪。

中国的知识产权执法，实际上也在前进着，虽然比起立法来还有差距。一大批较有水平的判决，不断突破着滞后的实践，使其理论总在“初步”上踏步的人瞠目结舌。随之有一批法官，已经在总结自己的判案实践，写出了一些既有理论价值又有应用价值的文章与专著。它们决不是始终停留在“初步”阶段的“理论家”能写出的。

与学者型的法官相比，律师界的精神产品则似乎少了一些。而实际上许多律师的经验已经有必要总结一下，介绍给读者了。应知道这是知识产权教育的一个重要方面。没有法律文化的大环境，很难有令人满意的执法。为营造这样的环境，不少律师是可以更多地贡献自己的才智的。

温旭律师的这本书，是在我国知识产权立法、司法、行政管理的基础上产生的；但其中也不乏对现有立法、司法、行政管理应如何更完善的意见。这正是该书的优点之一。该书没有枯燥的说教，尤其没有披着冠冕堂皇的“法哲学”外衣的歪理。它通俗易懂，尤其适于许多处于对知识产权“初步”认识阶段的读者去读，这是该书的特点之一。

我很希望看到有更多学者型的律师向我们的社会提供自己的优秀作品。因为这类作品是律师型的“学者”难以提供的。

郑成思

一九九八年元月

目 录

一、佛祖之道 正义必胜	1
(一) 正不压邪 邪气必盛	
(二) 民刑同究 双管齐下	
(三) 专利秘密 双重保护	
(四) 迂回曲折 屡屡受挫	
(五) 诉讼保全 胜诉在握	
(六) 佛陶大度 和解胜诉	
二、康宝之诉 件件胜诉	19
(一) 申请专利 先应保密	
(二) 全面出击 为保市场	
(三) 专利维持 及时查封	
(四) 广告效应 胜过胜诉	
(五) 件件胜诉 家家受益	
(六) 胜诉之余 反思教训	
三、石湾酒香 商标有方	43
(一) 石湾米酒 百年老厂	
(二) 外贸转制 合作出事	

- (三) 瓶贴虽小 案情重大
- (四) 权利众多 版权为要
- (五) 商标维持 酒厂得志
- (六) 掩卷深思 诸多启示

四、汕头B超 马槽难跳 69

- (一) “B超”仪器 汕头绝技
- (二) 人员溜走 秘密带走
- (三) 顺藤摸瓜 小手被抓
- (四) 商业秘密 千头万绪
- (五) 字字千钧 有理有据
- (六) 保护秘密 规范有序

五、天富被告 却诉原告 90

- (一) 顺德德宝 状告天富
- (二) 侵权未定 须留后路
- (三) 恶性竞争 天富说不
- (四) 一波三折 弥天大雾
- (五) 报道失误 记者被诉
- (六) 握手言和 胜者天富

六、蚊拍虽小 专利事大 97

- (一) 一家开发 百家仿制
- (二) 一种产品 百项专利
- (三) 一条妙计 百万保住
- (四) 一步失算 百万不见
- (五) 一点改进 百姓安全
- (六) 一个点子 百人称妙

七、真假巴玛 衡阳赛马..... 107

- (一) 工商出动 打假巴玛
- (二) 巧扮商人 套住假玛
- (三) 证据保全 发现破绽
- (四) 承印商标 验明证件
- (五) 索赔有据 执行不易
- (六) 刑事责任 追究不力

八、名牌恒安 终日不安..... 122

- (一) 福建晋江 名牌恒安
- (二) 侵权难止 恒安不安
- (三) 律师介入 法律服务
- (四) 轻重缓急 区别对待
- (五) 抓住重点 重拳出击
- (六) 知名商品 综合保护

九、松本开关 诉门难关..... 132

- (一) 松本电工 秀外慧中
- (二) 利益攸关 专利把关
- (三) 盒子假冒 管座仿造
- (四) 大冒小冒 统统被告
- (五) 成竹在胸 击退围攻
- (六) 全线告捷 再迎挑战

十、顾地线槽 槽槽有难..... 144

- (一) 原为被告 名牌跑掉
- (二) 现为原告 专利无效
- (三) 往日原告 今日被告
- (四) 外观专利 结构难保

(五) 名为胜诉 实为败诉

(六) 教训多多 闭门思过

十一、本为被告 反谢原告..... 152

(一) 突遭人告 四处讨教

(二) 律师指点 从容应诉

(三) 销售侵权 必须明知

(四) 否其专利 一箭双雕

(五) 吸取教训 坏事变好

(六) 依法行事 聘请律师

十二、少缴五十 险遭败诉..... 161

(一) 获得专利 莫忘年费

(二) 发现过时 及时补救

(三) 被控侵权 先查专利

(四) 少缴五十 教训深刻

(五) 完善制度 避免损失

(六) 专利代理 责任重大

十三、巧避中止 达济胜诉..... 168

(一) 两个被告 天隔两地

(二) 答辩期内 应提无效

(三) 随机应变 达济撤诉

(四) 巧避中止 达济胜诉

(五) 请求撤诉 有理有据

(六) 中止诉讼 有利有弊

十四、索尼索华 似与不似..... 180

(一) 日本索尼 中国索华

- (二) 索尼 SONY 提出异议
- (三) 类似商品 判定前提
- (四) 似与不似 析音形义
- (五) 索华 SOVA 求索精华
- (六) 索尼索华 并不相似

十五、华为有为 扎篱护围..... 186

- (一) 健全制度 等于胜诉
- (二) 普法培训 提高意识
- (三) 知识产权 专门管理
- (四) 聘请专家 设计护栏
- (五) 预防为主 诉讼为辅
- (六) 无形资产 无形围墙

十六、天年微元 正气复元..... 194

- (一) 天年发明 保健微元
- (二) 产品被仿 有伤元气
- (三) 依法起诉 正气复元
- (四) 不断改进 强心固本
- (五) 独特服务 取信于民
- (六) 产研结合 年年增值

十七、金博出击 害虫灭迹..... 202

- (一) 名牌金博 虫害多多
- (二) 穷追不舍 反复出击
- (三) 先告后撤 效果奇特
- (四) 防卫专利 一举多得
- (五) 广告宣传 享有版权
- (六) 综合保护 有利胜诉

十八、格兰仕怒 状告教父..... 209

- (一)《广州教父》 来拉赞助
- (二)权利义务 合同约定
- (三)赞助给过 广告打住
- (四)格兰仕怒 法院起诉
- (五)如何取证 用心良苦
- (六)庭上斗法 庭后接触

十九、重复专利 分辨不易..... 216

- (一)同一发明 多项专利
- (二)一项发明 多次授权
- (三)整体发明 交叉授权
- (四)改进专利 是否成立
- (五)在先专利 诉讼有利
- (六)重复授权 可否避免

二十、发明专利 内藏秘密..... 232

- (一)先为秘密 后为专利
- (二)秘密为主 专利为辅
- (三)专利为主 秘密为辅
- (四)专利为轴 有密亦保
- (五)秘密为轴 外加专利
- (六)外观专利 内容保密

二十一、一套产品 多项专利..... 238

- (一)成套产品 一项专利
- (二)成套产品 多项专利
- (三)成套产品 交叉专利