

市场经济搏击必读

# 专利法及专利实践

张玉瑞 著

专利文献出版社

# 专利法及专利实践

张玉瑞 著

专利文献出版社

(京) 新登字 047 号

**专利法及专利实践**

张玉瑞 著

•

专利文献出版社出版发行  
北京新华书店总经销  
北京新华印刷厂排印

•

787×1092毫米 32开本 13.125印张 282千字

1993年5月第1版 1993年5月第1次印刷

印数 1—5,000册

ISBN 7-80011-112-1/Z·106 定价：8.00元

## 市场经济搏击必读

修改专利法的决定于1993年1月1日起施行。在市场经济搏击中，专利技术、专利权、专利文献已是竞争者手中克敌制胜的剑与盾。本书全面介绍专利法的修改内容；全面介绍最新的专利实践，包括在市场经济搏击中运用专利的多种技巧、专利保护、纠纷解决、发明人奖酬、专利文献、专利的申请与审查、涉外专利运用策略等等。内容系统、全面，逻辑性强，注重实用，附有许多生动活泼的事例、案例，是广大工人、农民、科技人员、公私营企业的求知良友，是市场搏击必备专利知识的便览。

## 序 言

颁布于1984年的中国专利法，曾在国内外引起很大的震动。首先，它能够出台，是克服了重重困难，经过了反复的讨论乃至争论的；其次，它的确有一些社会主义中国的特色。在当年以及随后的几年，国际国内的舆论，都是称赞这部法的优点。在实践中，它也的确有力地促进了中国发明创造者们的智力劳动，并保护了这种劳动的成果。

那么，这部专利法真的没有什么应当改进、而且应当尽早改进的地方了吗？这个问题，并不是从国外提出的，甚至主要也不是国内的局外人提出的，反倒是中国专利局自己提出的。在实施法律过程中，他们体会到了已有专利法的不足。这些不足，有些是在当年立法时尚无机会参与意见的人提出的，有些则是专利局的人自己发现的。于是修订专利法的任务就提到日程上来了。

修订过程与法的起草及颁布过程一样，不可避免地遇到一些障碍。有些国际因素，加速了这些障碍的克服。

摆在我们面前的这部修订后的专利法，向国际化与现代化大大地迈进了。了解这部法，是广大发明人、设计人、企业、专利代理人等等所急需的。因为，它的实体条款与程序条款，都有些重大改动、增删。张玉瑞同志献给上述读者的这部书，应当说是非常及时的。

张玉瑞目前是中国社会科学院法学所的研究人员，亦即

我的同事。在过去，他多年从事专利杂志及报纸的编辑工作。在专利法修订过程中，我就曾听到过他的许多极有见解的建议；在专利管理及司法中，我也经常听到他的意见。他接触的实例很多，又勤于思考、分析问题，他的许多看法我是赞成的。在转入法学所从事研究工作后，他有一批文章发表在《著作权》、《知识产权》及《中国专利报》等报刊上。

在献给读者们的这部书中，作者并不是简单地“释义”性地介绍修订后的专利法——那样作就失去了这部书的意义。他把自己多年接触实际和近年从事研究的成果，注入了书中，提出了许多自己的见解，却又没有离开条文的原意或修订的初衷。这将会对读者有特别的帮助——其他无相同经历的作者难以提供的帮助。

在写书时，他有时为弄清某一个问题问遍他能找到的老同事。有些也为某一个问题长时间地与我讨论或争论，甚至把我弄到发火为止。但过后我平静下来又想：写成一部可读的书，是得有张玉瑞的这点精神。现在图书市场上的“信息垃圾”太多了，它们只会使读者失望。而张玉瑞却以他的认真态度尽力做到向读者负责。

我相信读者是不会对这部书失望的。

我有幸成为这部书的第一位读者并有幸为它作序。我没有失望。同时我希望作者继续深入研究，向社会贡献出更多的成果。在知识产权界，场面上的“权威”不少，踏踏实实搞出成果的人则显得不够。愿后一种人更多地涌现出来。

郑成思

1992年12月

# 目 录

## 序 言

### 变革时代的专利法

<b>第一章 社会主义市场经济与专利法</b> .....	( 1 )
第一节 社会主义市场经济时代的到来 .....	( 1 )
第二节 专利是搏击于市场经济大潮的必备武器 .....	( 2 )
第三节 专利法的性质与功能 .....	( 6 )
当代中国专利传奇(一) 权大还是法大 ——中国第一桩专利侵权案 .....	( 9 )
<b>第二章 1993年生效的专利法修正案的背景、内容</b> .....	( 11 )
第一节 成功的七年 .....	( 11 )
第二节 专利法修改的背景 .....	( 12 )
第三节 专利法修改的主要内容 .....	( 17 )
当代中国专利传奇(二) 两个“专利第一村” .....	( 27 )

### 专利法的客体

<b>第三章 授予专利保护的對象</b> .....	( 29 )
第一节 发明 .....	( 29 )
第二节 实用新型 .....	( 32 )
第三节 外观设计 .....	( 35 )
当代中国专利传奇(三) 专利与工人 .....	( 39 )
<b>第四章 不授予专利保护的對象及其例外</b> .....	( 42 )

第一节	不属于发明创造的对象	(42)
第二节	虽属发明创造,但不给予保护的對象	(47)
第三节	违反法律及公秩良俗的发明创造	(51)
当代中国专利传奇(四) 一种产品可以用多少专利保护		(51)
<b>第五章</b>	<b>授予专利的条件</b>	(53)
第一节	新颖性	(53)
第二节	创造性	(62)
第三节	实用性	(68)
当代中国专利传奇(五) 专利与科研院所		(70)

## 专利法的主体

<b>第六章</b>	<b>发明人和职务发明问题</b>	(73)
第一节	发明人和共同发明人	(73)
第二节	职务发明	(77)
第三节	职务发明奖酬支付	(82)
当代中国专利传奇(六) 科技人員与专利		(87)
<b>第七章</b>	<b>专利申请人及委托、协作完成的发明创造</b>	(89)
第一节	专利申请人及其权利	(89)
第二节	影响专利申请人权益的四项基本制度	(93)
第三节	委托或协作完成发明创造的申请权归属	(98)
当代中国专利传奇(七) 专利与大专院校		(102)
<b>第八章</b>	<b>专利权人的权利、限制及义务</b>	(105)
第一节	专利持有人和专利所有人	(105)
第二节	专利权人禁止他人实施的权利	(107)
第三节	对禁止他人实施权利的限制	(110)
第四节	专利权人自己实施的权利及限制	(115)



第五节	专利权人标明专利标志的权利	(116)
第六节	转让、许可及赠予他人的权利	(118)
第七节	终止与放弃的权利	(118)
第八节	专利权的继承	(119)
第九节	专利权人缴纳年费的义务	(120)
第十节	专利权人实施专利的义务及强制许可	(122)
第十一节	不妨碍更先进从属专利实施的义务及强制许可	(125)
第十二节	对同样发明创造只保持一项专利的义务	(127)
	当代中国专利传奇(八) 专利与企业生存	(128)
<b>第九章</b>	<b>专利工作机构</b>	(130)
第一节	中国专利局	(130)
第二节	专利管理机关	(133)
第三节	专利代理机构	(136)
	当代中国专利传奇(九) 投身事业即为家	(139)

## 专利申请人须知; 专利审批及监督程序

<b>第十章</b>	<b>专利申请人须知</b>	(141)
第一节	申请渠道、申请日、申请费	(141)
第二节	专利申请的单一性原则	(145)
第三节	专利申请文件的内容及相互关系	(148)
第四节	申请专利前后的工作	(159)
	当代中国专利传奇(十) 专利“助产士”	(166)
<b>第十一章</b>	<b>三种专利的审批程序</b>	(168)
第一节	发明专利审批程序	(168)
第二节	实用新型专利审批程序	(171)
第三节	外观设计审批程序	(173)

当代中国专利传奇(十一) 发明——上不遗	
老皇, 下不避稚童 .....	(175)
<b>第十二章 专利局审批专利的自我监督程序</b> .....	(176)
第一节 专利复审 .....	(176)
第二节 行政复议 .....	(178)
第三节 专利复审与行政复议的区别 .....	(181)
当代中国专利传奇(十二) 饺子宴, 获国家专利 .....	(182)
<b>第十三章 社会公众对专利授权的监督程序</b> .....	(184)
第一节 专利权的撤销 .....	(184)
第二节 专利权的无效宣告 .....	(186)
第三节 撤销与无效宣告的异同 .....	(189)
第四节 公众监督专利授权程序的特殊意义 .....	(192)
<b>第十四章 人民法院的司法监督程序</b> .....	(195)
第一节 受案范围 .....	(195)
第二节 一审与上诉 .....	(196)
当代中国专利传奇(十三) 上海保温瓶一厂挑战	
日本夏普公司 .....	(196)

## 专利权的利用

<b>第十五章 专利许可</b> .....	(198)
第一节 专利许可的特征和种类 .....	(199)
第二节 专利许可的谈判、合同条款、费用支付方式 .....	(202)
第三节 未经实审的专利申请、专利技术的许可问题 .....	(208)
当代中国专利传奇(十四) 外观设计——时代的	
迫切需要 .....	(209)
<b>第十六章 专利申请权、专利权的转让</b> .....	(212)
第一节 专利申请权、专利权转让合同条款 .....	(213)



## 专利民事纠纷和刑事案件

<b>第二十章 专利民事纠纷的种类和解决途径</b> .....	(273)
第一节 五种主要的专利民事纠纷.....	(273)
第二节 人民法院审理及程序.....	(274)
第三节 专利管理机关处理及程序.....	(282)
第四节 人民法院审判与专利管理机关处理的关系.....	(286)
当代中国专利传奇(十九) 法能责众 .....	(288)
——中国第一桩有46个被告的专利侵权案	
<b>第二十一章 专利权归属纠纷</b> .....	(290)
第一节 是职务发明还是非职务发明的纠纷.....	(290)
第二节 协作或委托完成发明的权属纠纷.....	(294)
第三节 确认发明人的纠纷.....	(296)
第四节 确认权利归属的程序及与专利局程序的衔接.....	(296)
当代中国专利传奇(二十) 市长的发明 .....	(301)
<b>第二十二章 专利侵权纠纷</b> .....	(304)
第一节 侵权方式、构成；诉讼时效和地域管辖.....	(304)
第二节 被告、被请求人请求宣告专利无效、撤销.....	(309)
第三节 侵权责任及承担.....	(311)
第四节 临时保护期适当费用的追索.....	(313)
第五节 侵权的判定.....	(314)
第六节 几种特殊形式侵权的管辖.....	(322)
当代中国专利传奇(二十一) 专利权在手，不战 而胜 .....	(323)
<b>第二十三章 专利许可、转让合同纠纷</b> .....	(325)
第一节 合同义务的确认.....	(325)
第二节 违约责任构成、承担方式.....	(327)

第三节	合同纠纷最常见问题的处理	(331)
第四节	产生争议后,可依法变更或撤销的合同	(334)
第五节	产生争议后,确认为未生效或无效的合同	(335)
第六节	合同纠纷的诉讼时效和解决途径	(341)
	当代中国专利传奇(二十二) 企业专利战争,悄然布阵	(342)
<b>第二十四章</b>	<b>有关专利的刑事诉讼</b>	(344)
第一节	违反专利法的犯罪及刑罚	(344)
第二节	有关刑事诉讼程序	(348)
	当代中国专利传奇(二十三) “破楼木匠”和他的木工安全刨床	(350)

## 涉外专利申请及世界专利制度逻辑简史

<b>第二十五章</b>	<b>涉外专利申请</b>	(355)
第一节	涉外专利申请的目标	(355)
第二节	涉外专利申请的步骤、手续	(357)
第三节	我国学者在国外完成发明创造的专利申请	(359)
	当代中国专利传奇(二十四) 专利与出口创汇	(360)
<b>第二十六章</b>	<b>世界专利制度逻辑简史</b>	(362)
第一节	人类科学革命的春天,萌发了专利制度	(362)
第二节	产业革命夏风初起,各国专利法比翼齐飞	(365)
第三节	产业革命仲夏暴雨降临,巴黎公约诞生	(378)
第四节	《专利合作条约》 ——进一步一体化的国际专利申请法	(382)
第五节	地区性统一专利审批法	(385)
<b>后记</b>		(389)

<b>附录一</b>	农业化学物质产品行政保护条例 .....	(391)
<b>附录二</b>	农业化学物质产品行政保护条例 实施细则 .....	(396)
<b>附录三</b>	药品行政保护条例 .....	(401)
<b>附录四</b>	专利申请费用减缓办法 .....	(405)

# 变革时代的专利法

---

## 第一章 社会主义市场经济与专利法

### 第一节 社会主义市场经济时代的到来

1992年10月间举行的举世瞩目的中国共产党第十四次全国代表大会上，江泽民在报告中指出：“我国经济体制改革的目标是建立社会主义市场经济体制，以利于进一步解放生产力。”至此，我国已正式告别了旧的经济模式，开始步入社会主义市场经济时代。

在市场经济中，国有、集体、私营企业相互促进、共同发展。

企业破除铁饭碗、铁交椅、铁工资，内部平等竞争。

劳动就业上鼓励人才流动，允许业余兼职，不限制私人开业。

分配上保障劳动收入、实行多劳多得，允许非劳动所得，如雇工收入，股票收入，独立生产经营者从商品价格上涨中得到的收入等。

逐步发展的市场经济的一个重要特征，是企业日益脱离行政单位附属的地位，真正成为独立的生产经营者；社会对

产品和服务的取舍，由市场来决定。绝大部分企业除了充分地各种市场如产品市场、科技市场上比较其产品、成果之外，将别无选择。无权威担保企业盈余，无上级兜揽企业亏损；市场竞争的盈利者向国家缴税后，其职工多劳多得；市场竞争的失败者，企业破产或被兼并，其职工再谋生路或另择前途。

## 第二节 专利是搏击于市场经济大潮的必备武器

科技、法律、信息，是生产经营者在市场经济搏击中必须运用的手段，而对专利的内涵进行的具体分析表明，其正是将这些手段集于一身的工具和武器。

### 一、专利技术是科技生产力的组成部分

专利的技术内容，是一种新发明、新设计。科学技术是第一生产力，专利技术从整体来看，是科技这种第一生产力的组成部分。

科学技术是深入探索自然规律，大规模驾驭自然的工具。在市场经济中，一个企业运用科学技术越深入，驾驭的自然现象、自然力、自然物质、自然规律越丰富，其生产水平就越高、竞争力就越强。市场经济是优胜劣汰的高度竞争的经济，大规模地运用科学技术，提供大批量、多品种、质优价廉的商品和优质服务，是企业排挤竞争对手，壮大自己的根本性武器。这方面的高度竞争，使运用科学技术成为一种自觉、强迫的规律，落伍者必定要在竞争中被淘汰。专利技术作为科技生



产力的一部分其促进技术成果商品化，推动科技与经济紧密结合的作用，在市场经济中表现已日趋明显。

每当用于生产实践的新技术成果完成，为了保护权益，人们首先想到的是申请专利，随着市场竞争愈演愈烈，生产经营者为了保护自己的技术，防止竞争对手采用同样技术，对于易被模仿的技术、设计，莫不抢先申请专利，因此，专利技术的总体规模必然会越来越大。

专利技术作为一种生产力，不分所有制，即无论是国营、集体还是私营企业运用它，都可籍此增强自身的经济实力。

每当企业遇到市场疲软、资金回收困难的时候，专利产品使不少企业获得新生。

每当一件商品价值高的专利诞生，几十家甚至上百家企业会追踪而至。

为了表现产品的高科技含量，很多企业注明自己的产品是“国家专利产品”、“国家授予专利权”等等。

创造可以获得专利的技术，运用专利技术，在市场经济大潮中搏击，常常可很快获得成功。人们都知道诺贝尔因发明和生产炸药而富甲天下，因设立科学奖而流芳百世；都知道爱迪生（的实验室）拥有一千多项专利。近代因拥有专利而独霸市场的事例更是数不胜数。我国专利法实施以来，同样也有不少丰富、感人的实例，本书收集了一些现代中国的“专利传奇”（请见本书各章后面的附录），这仅是数以万计的实施例中的一些典型。实践证明，专利是我国大多数人、大多数企业都可以利用的工具和武器。