



中国审判理论研究丛书 ⑤

编委会主任 沈德咏

编委会副主任 张军 万鄂湘

中国知识产权 审判研究

STUDIES ON CHINESE IPR TRIALS



主 编 钱 锋

副主编 孔祥俊 孙海龙

人民法院出版社

中国审判理论研究丛书·5·

编委会主任 沈德咏

编委会副主任 张 军 万鄂湘

中国知识产权审判研究

主 编 钱 锋

副主编 孔祥俊 孙海龙

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

中国知识产权审判研究/钱锋主编. —北京:人民法院出版社,2009. 10
(中国审判理论研究丛书)

ISBN 978 - 7 - 80217 - 895 - 3

I. 中… II. 钱… III. 知识产权 - 民事诉讼 - 审判 - 研究 - 中国
IV. D923. 404

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 163278 号

中国知识产权审判研究

主编 钱 锋

责任编辑 钱小红

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)

电 话 (010)67550520(责任编辑) 67550516(出版部)
67550551 67550558(发行部)

网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市中华美凯印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787 毫米×1092 毫米 1/16

字 数 710 千字

印 张 37.75

版 次 2009 年 10 月第 1 版 2009 年 10 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 80217 - 895 - 3

定 价 78.00 元

版权所有 侵权必究

出 版 社 另 人

《中国审判理论研究丛书》 编辑委员会

主 任 沈德咏

副主任 张 军 万鄂湘

委 员 (按姓氏笔画为序)

公丕祥 王利明 王胜明 江必新

齐 奇 陈卫东 陈兴良 宋大涵

李少平 张文显 周玉华 郑 鄂

胡云腾 赵秉志 徐显明 奚晓明

钱 锋 景汉朝 董治良

《中国知识产权审判研究》 编辑委员会

顾 问 奚晓明

主 任 钱 锋

副主任 吴汉东 张化林 孔祥俊 孙海龙

成 员 邵中林 丁广宇 蒙洪勇 王剑波

张雪松 丁文联 顾 韬 高毅龙

姚建军 肖 艳 李 剑

总 序

改革开放以来，特别是实施依法治国基本方略 10 多年来，我国宪法和法律实施的力度不断加大，司法体制改革和工作机制改革不断深化，人民群众对法治国家建设的新期待越来越高，对司法服务的新需求越来越迫切，大量的社会矛盾和问题越来越多地表现为法律问题和司法案件。当法律成为治理国家和管理社会的基本方略和主要手段，成为调节利益关系和界定权利义务的基本规则时，司法机关就不可避免地逐渐成为化解矛盾、解决纠纷的主战场。我国社会这一新的变化，既为法学理论研究提供了新的机遇和广阔天地，也向法学理论研究提出了严肃追问和严峻挑战。运用马克思主义法学思想和科学方法，坚持中国特色社会主义理论体系，立足中国现阶段的具体国情，努力探索中国特色社会主义法治建设中的各种问题，科学借鉴国外法治建设的有益经验，不断推出高质量的理论研究成果，服务于我国当前的法治实践，引领今后的法治进程，不仅是广大法学理论工作者的历史使命，也是广大法律实务工作者的社会责任。

《中国审判理论研究丛书》是中国法学会审判理论研究会组织编撰的系列学术著作。中国法学会审判理论研究会是经最高人民法院决定和中国法学会批准，以全国法院的法官为主要群体并吸收中央政法部门有关负责同志及专家学者参加的学术团体。其宗旨是高举中国特色社会主义伟大旗帜，坚持以科学发展观为统领，立足中国特色社会主义司法制度建设实际，特别是全国法院的审判与管理工作实际，组织、指导全国法院的广大法官和其他工作人员，认真研究新时期全国法院的审判工作、执行工作、管理工作和队伍建设等方面遇到的各种理论与实务问题，深入开展法学理论研究，为推动人民法院审判工作全面发展，繁荣人民法院的应用法学研究，培养人民法院的理论研究人才，搭建畅通的研究平台，提供有力的理论支撑。

中国法学会审判理论研究会 2007 年 11 月成立以来，依托相关高级人民法院成立了审判基本理论、刑事审判理论、民商事审判理论、行政审判理论、涉外审判理论、知识产权审判理论、执行制度与司法改革等 8 个专业委员会，今后还将

根据开展研究工作的需要,增设新的审判理论专业委员会。审判理论研究会及其相关专业委员会,紧密结合当前法治国家建设实际与法院工作实际,集中围绕党和国家对审判工作的新要求与人民群众不断增长的司法需求,开展形式多样的学术研究活动,相继推出了一批颇具理论价值和实践特色的研究成果。这些成果从不同侧面展现了全国法院的审判与执行工作情况,反映了法官和学者对相关问题的关注、探索与思考,凝结了法官和学者的审判经验、司法智慧和理论创新,无论对于理论研究工作,还是对于司法实务工作,都具有较大的参考价值和启发作用。为了把这些研究成果刊之于世,惠之于人,在最高人民法院、相关高级人民法院和人民法院出版社的大力支持下,中国法学会审判理论研究会秘书处暨中国应用法学研究所具体承担了审判理论研究会和各专业委员会研究成果的编选工作,同时将全国有关法院的审判理论研究成果,择优纳入丛书之中,不定期陆续出版,不断扩大规模,形成品牌效应。衷心希望这套新出版的应用法学研究丛书,能够为我国佳作叠出的法学理论研究园地增光溢彩,吐芳留香。

是为序。

《中国审判理论研究丛书》编辑委员会

二〇〇八年八月

前 言

中国法学会审判理论研究会知识产权审判理论专业委员会自 2008 年 11 月 29 日成立以来,在最高人民法院民三庭的具体指导下,按照钱锋主任提出的“以创新的方法保护创新”要求,以推动知识产权审判理论创新、提高知识产权审判质效为己任,积极发挥桥梁和纽带作用,先后组织召开了“发挥司法保护知识产权主导作用研讨会”、“确认不侵犯知识产权诉讼研讨会”、“知识产权战略实施与商标法修改国际论坛”等研讨活动,收到来自全国各级法院知识产权法官以及部分专家学者关于知识产权审判理论和实务问题的研究成果共 120 余篇。

为了整合优秀研究成果,加强成果转化,实现资源共享,促进理论创新,提高司法水平,我们精选其中 65 篇研究成果,汇编而成《中国知识产权审判研究》一书。全书内容分为研究动态、审判研究、统计分析与类案调研、案例研究、附录五个栏目。“研究动态”展现专委会以及地方法院最新的研讨活动及其成果;“审判研究”为知识产权审判理论和实务问题的交流、探讨、研究搭建平台;“统计分析与类案调研”反映各地法院对具体问题在具体数据统计的基础上进行理性研究的情况;“案例研究”体现对新类型和复杂疑难案件的研究成果;“附录”主要登载与专委会工作相关的信息。

最后,借此书出版之际,对各位作者的辛勤劳动和人民法院出版社的鼎力支持表示衷心的感谢!

《中国知识产权审判研究》编辑委员会

2009 年 9 月 10 日

目 录

研究动态

(一) 专委会研讨活动

◎知识产权审判理论专业委员会成立大会

认真践行科学发展观 积极推动应用理论创新 为构建中国特色
知识产权司法保护理论体系而努力

——在中国法学会审判理论研究会知识产权审判理论

专业委员会成立大会上的讲话 奚晓明 (2)

用创新的方法保护创新

——在知识产权审判理论专业委员会成立大会上的致词 钱 锋 (9)

◎发挥司法保护知识产权主导作用研讨会

司法保护与我国知识产权保护体制 吴汉东 (12)

深化认识 有效作为 充分发挥司法保护知识产权主导作用 张化林 (18)

充分发挥司法保护知识产权的主导作用 孔祥俊 (23)

人民法院充分发挥知识产权保护主导作用的三个主要问题 孙海龙 (28)

◎确认不侵权之诉研讨会

确认不侵犯知识产权诉讼若干问题的讨论

——“知识产权确认不侵权诉讼”研讨会综述

..... 孙海龙 姚建军 丁广宇 (32)

◎知识产权战略实施与商标法修改国际论坛

中国商标法律现代化的困境与出路

——“知识产权战略实施与商标法修改”国际论坛综述 邓宏光 (40)

◎司法保护调研基地成立

中国知识产权司法保护(苏州)调研基地成立 (49)

知识产权审判理论专业委员会知识产权审判研究(沙坪坝)基地成立 (51)

(二) 地方法院研讨活动

◎“三审合一”改革探索

知识产权审判体制改革的理论思考与路径选择 孙海龙 (53)

知识产权“三审合一”工作座谈会综述

..... 武汉市中级人民法院知识产权庭 (66)

知识产权保护“三审合一”的实证分析

——以浦东新区法院13年立体审判实践为视角 丁寿兴 陈惠珍 (75)

广东省高级人民法院

关于在我省部分基层人民法院开展知识产权刑事、民事、行政

“三审合一”审判方式改革试点的实施方案(试行) (87)

重庆市高级人民法院

关于重庆市第五中级人民法院、重庆市渝中区人民法院知识产权审判庭

统一审理知识产权民事、刑事、行政案件试点工作的

实施方案 (91)

西安市中级人民法院

关于加强知识产权审判工作为建设创新型社会提供

司法保障的意见 (96)

江苏省高级人民法院

印发《关于在全省法院开展知识产权审判

“三审合一”改革试点工作的意见》的通知 (100)

附:江苏省高级人民法院

关于在全省法院开展知识产权审判“三审合一”

改革试点工作的意见 (101)

江苏省高级人民法院 江苏省人民检察院 江苏省公安厅

关于知识产权审判“三审合一”改革试点工作中刑事司法

保护若干问题的意见 (106)

◎知识产权司法保护前沿论坛

上海市高级人民法院“知识产权司法保护前沿论坛”综述 (109)

审判研究

(一) 理论探讨

论知识产权保护与社会公共利益的平衡 黑小兵 (118)

知识产权案例指导制度的实践运作及其评价

——以《最高人民法院公报》案例为视角 袁秀挺 (125)

比较法视野下的著作权保护对象浅论 杨晓玲 (141)

商标侵权判定与例外抗辩

——以裁判案例为研究视角 孙海龙 姚建军 (149)

搜索引擎服务商商标侵权责任的法理基础

——兼评“大众搬场”诉“百度网络”商标侵权案 黄武双 (160)

OEM 出口贸易中的商标权地域冲突问题 褚红军 陆 超 (168)

我国《反垄断法》应当引入惩罚性赔偿制度 杜明乐 (178)

美国外观设计专利侵权判定标准的新变化 张晓都 (194)

(二) 实务研究

论知识产权裁判文书制作的基本思路及方法

..... 江苏省高级人民法院知识产权庭 (202)

知识产权纠纷诉讼调解 上海市高级人民法院知识产权庭 (216)

专家咨询制度在知识产权审判中的运用

..... 苏州市中级人民法院知识产权庭 (222)

视频分享网站的侵权责任认定 芮松艳 (232)

点对点下载与帮助侵权 喻志强 (242)

论商标权与在先权利冲突的现象、原因及协调原则 冯海波 赵 克 (248)

《商标法》第41条第1款的法律适用问题研究 钟 鸣 (253)

试论涉外定牌加工中的商标侵权问题

——对我国《商标法》第52条第(1)项的理解与适用 沈 强 (262)

从结果出发：OEM 商标侵权纠纷处理态度的选择 易健雄 (274)

驰名商标司法认定的标准与程序 徐清霜 (285)

知识产权案件中的反垄断思维

——从技术型搭售展开的分析 丁文联 (291)

(三) 指导性意见

广东省高级人民法院

关于印发《广东省高级人民法院关于审理侵犯音像著作权
纠纷案件若干问题的指导意见》的通知 (299)

附：广东省高级人民法院

关于审理侵犯音像著作权纠纷案件若干问题的指导意见 (300)

北京市高级人民法院

关于印发《北京市高级人民法院关于审理外观设计专利案件的
若干指导意见（试行）》的通知 (304)

附：北京市高级人民法院

关于审理外观设计专利案件的若干指导意见（试行） (305)

审理外观设计专利案件几个问题的意见

..... 北京市高级人民法院民三庭 (309)

重庆市高级人民法院

关于确定知识产权侵权损害赔偿数额若干问题的指导意见 (322)

浙江省高级人民法院

关于加强知识产权民事案件诉讼调解工作的指导意见 (328)

武汉市中级人民法院 武汉市知识产权局

知识产权维权援助司法救济与行政救济对接的暂行规定 (331)

统计分析 with 类案调研

北京市高级人民法院 2008 年知识产权审判新发展

..... 北京市高级人民法院民三庭 (336)

加强涉外知识产权司法保护 服务重庆开放型经济发展

——重庆涉外知识产权案件情况分析

..... 重庆市高级人民法院民三庭 (375)

知识产权侵权损害法定赔偿方法适用情况的调查分析

..... 上海市高级人民法院知识产权庭 (385)

关于审理确认不侵犯知识产权案件的若干问题探讨

..... 江苏省高级人民法院知识产权庭 (395)

网吧在线播放影视作品侵权案件的调研报告

..... 北京市东城区人民法院知识产权庭 (407)	
关于知识产权案件专业技术事实查明的研究报告	
..... 北京市高级人民法院民三庭 (414)	
关于外观设计专利案件审理情况的调研报告	
..... 北京市高级人民法院民三庭 (428)	
构建有中国特色的驰名商标保护体系	
——关于驰名商标司法认定情况的调研	
..... 湖北省高级人民法院知识产权庭 (440)	
贴牌生产中的商标侵权问题研究	
..... 浙江省高级人民法院课题组 (452)	
经济欠发达地区司法认定驰名商标面临的问题及对策	
..... 山西省高级人民法院民三庭调研组 (465)	
老字号面临的权利冲突及其保护	江苏省苏州市中级人民法院民三庭 (472)

案例研究

作品名称应否作为独立作品获得著作权法的保护	张学军 (482)
关于网页著作权侵权相关问题的司法判定	陈 聪 (493)
未发表的数码照片著作权属认定标准	
——析格林豪泰酒店(威海)管理有限公司诉	
上海辉盛酒店管理有限公司著作权纠纷案	方 产 (497)
杨向阳诉云南天禄拍卖有限公司拍卖假冒其署名的	
书法作品侵犯其著作权案	包靖秋 (505)
刘放诉舒莺、罗学蓬等侵犯著作权纠纷案	周 敏 (513)
专利侵权对比判断若干问题研究	
——以陕西三安公司与北京实益公司确认	
不侵犯专利权案为样本	孙海龙 姚建军 (523)
故意省略专利技术特征仍可能构成侵权	
——某高新技术公司诉某建材技术公司侵犯	
专利权一案评析	刘晓军 (533)
禁止反悔原则在专利侵权判定中的适用	
——东莞富增泡棉塑胶有限公司诉福建省富增鞋材	
发展有限公司专利侵权案	蔡 伟 (539)
初始混淆原则在网络商标侵权案件中的运用	

- 以“百度”关键字商标侵权案为切入点 谭 颖 (543)
- 侵权还是不正当竞争?
- 域名与商标冲突的处理 南京市中级人民法院民三庭 (553)
- 同业竞争者未履行法定的作为义务致使竞争对手的商业信誉受到
- 损害构成不正当竞争 倪红霞 (566)

附 录

- 中国法学会审判理论研究会知识产权审判理论专业
- 委员会组成人员名单 (576)
- 中国法学会审判理论研究会知识产权审判理论专业委员会规则 (582)
- 最高人民法院知识产权审判庭
- 中国法学会审判理论研究会知识产权审判理论专业委员会
- 关于知识产权审判理论专业委员会 2009 年工作计划的通知 (585)

研究动态

(一) 专委会研讨活动

知识产权审判理论专业委员会成立大会

认真践行科学发展观 积极推动应用理论创新 为构建中国特色知识产权司法保护理论体系而努力

——在中国法学会审判理论研究会知识产权
审判理论专业委员会成立大会上的讲话
(2008年11月29日)

奚晓明*

各位代表，女士们、先生们：

今天，中国法学会审判理论研究会知识产权审判理论专业委员会正式成立了。我谨代表最高人民法院、中国法学会审判理论研究会和全国法院系统知识产权法官，对知识产权审判理论专业委员会的成立表示热烈祝贺！

知识产权审判理论专业委员会的正式成立，是我国知识产权界的一件大事，也是我国知识产权审判理论研究工作的一个重要里程碑。从今天起，我国知识产权审判理论研究者就有了自己的专业学术组织，我国知识产权审判理论研究水平的进一步提高就有了组织保障。因此，本次会议必将在我国知识产权司法保护史上留下浓墨重彩的一笔。

理论是行动的向导，加强知识产权审判理论研究对于提高知识产权案件审理水平，满足人民群众日益增长的知识产权司法需求，都具有重要意义。下面我谈几点认识。

* 最高人民法院副院长、中国法学会审判理论研究会副会长。

一、充分认识加强知识产权审判理论研究的重要意义

(一) 加强知识产权审判理论研究, 是国际国内形势发展的迫切需要

当今世界, 随着知识经济和经济全球化深入发展, 知识产权日益成为国家发展的战略性资源和国际竞争力的核心要素, 成为建设创新型国家的重要支撑和掌握发展主动权的关键。国际社会更加重视知识产权, 更加重视鼓励创新。党的十七大将提高自主创新能力、建设创新型国家提到了前所未有的高度, 明确将此作为促进国民经济又好又快发展的首要任务, 将其定位为国家发展战略的核心和提高综合国力的关键, 为此明确提出要实施知识产权战略。今年6月5日, 国务院颁布了《国家知识产权战略纲要》。《纲要》从国家战略的高度对知识产权司法保护作出了明确定位, 对加强司法保护体系建设、完善知识产权审判体制和工作机制、健全诉讼制度以及加强知识产权审判队伍建设等作出了一系列重要战略部署。尤其是, 《纲要》根据新形势新任务和知识产权保护的实际, 明确提出要“发挥司法保护知识产权的主导作用”。这既是对人民法院司法保护成就的客观评价和充分肯定, 又是对司法保护知识产权的高度信赖和殷切期望, 不仅是对我国知识产权保护中司法和行政执法关系的基本定位, 更是从全局和国家发展战略的高度对我国知识产权司法保护工作提出新要求。《纲要》的颁布施行, 对人民法院的知识产权司法保护工作, 既是重要的发展机遇, 又是重大挑战。在这种新形势下, 研究如何抓住机遇, 迎接挑战, 充分发挥司法保护知识产权的主导作用, 已经成为人民法院的一项重要工作任务。

(二) 加强知识产权审判理论研究的迫切需求

随着科学技术的不断进步、经济社会文化事业的不断发展、人民群众的知识产权司法需求越来越高, 知识产权司法保护领域日益拓宽, 新型案件和疑难问题不断涌现。目前, 人民法院受理的知识产权案件已经从传统的著作权、专利、商标案件进一步扩展到了网络著作权、植物新品种、集成电路布图设计、民间文学艺术、地理标志、特殊标志、企业名称、网络域名、反垄断、特许经营、驰名商标司法认定、申请诉前临时措施和确认不侵权等全新领域。这些复杂疑难和新类型知识产权案件不断进入司法渠道, 需要人民法院及时处理, 慎重解决, 化解纠纷。这就需要我们认真研究新类型案件和疑难问题与法制发展、科技进步、社会发展之间的关系, 充分了解其产生的社会原因和发展趋向, 正确作出裁判。只有面向审判实践, 深入调查研究, 不断创新理论成果, 指引审判实践, 才能很好地把握社会脉搏, 最大限度地满足人民群众的新要求和新期待, 完成人民法院担负