

台湾法学研究
精要丛书

商标法 原理


曾陈明汝 著

 中国人民大学出版社

台湾法学研究
精要丛书

曾陈明汝
著

商标法 原理

 中国人民大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

商标法原理 / 曾陈明汝著.
北京: 中国人民大学出版社, 2003
(台湾法学研究精要丛书)

ISBN 7-300-04511-1/D·747

- I. 商…
- II. 曾…
- III. 商标法-法的理论-研究
- IV. D913.01

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2002) 第 110441 号

台湾法学研究精要丛书

商标法原理

曾陈明汝 著

出版发行: 中国人民大学出版社
(北京中关村大街 31 号 邮编 100080)
邮购部: 62515351 门市部: 62514148
总编室: 62511242 出版部: 62511239
本社网址: www.crup.com.cn
人大教研网: www.ttrnet.com

经 销: 新华书店

印 刷: 涿州市星河印刷厂

开本: 787×965 毫米 1/16 印张: 23.75 插页 2
2003 年 3 月第 1 版 2003 年 3 月第 1 次印刷
字数: 419 000

定价: 39.00 元

(图书出现印装问题, 本社负责调换)

总 序

近二十年中，随着国家的进步，我国的法学研究无论在公法或私法领域均取得长足的进展，法学成果丰硕，法学英才辈出。以法律制度为研究对象的法学也就成为一个实践性和针对性极强的学科。我国要建立完善、合理的法律体系，其中的基础性工作，即理论的论证、框架的设计和实施中的纠偏等，都有赖于法学研究的进一步深入，这就对我国法学研究、法学教育机构和广大法律理论工作者提出了更高的要求。事实证明，法学研究水平的不断提高，依赖法学家、法律工作者的不断努力，而他山之石可以攻玉，学术界的交流、沟通，更成为法律人开拓视野、激发创造力所必不可少的外部条件。

台湾地区与祖国大陆同属大陆法系，法律文化渊源相同，其法制自民国时期即承袭德、日大陆法传统，发展至今，在民商法等领域已

形成较为完善的法律体系；加之两岸同宗，在同为市场经济和法制社会的情况下，对两岸法治实践与法学理念的研究，无疑会促进两岸法学的繁荣发展和两岸法治实践的共同进步。如此，以学术的推广在两岸之间架起沟通的桥梁，就成为一项极富意义的长期工作。

以科学的态度吸收一切优秀成果，促进学术交流和合作是中国人民大学出版社的重要特色。中国人民大学出版社成立以来，以其雄厚的出版实力、高水平的图书质量以及推广的丰硕学术成果，在中国出版业处于领先地位。

台湾政治大学、台湾东吴大学、台湾大学等是台湾地区高等院校中的佼佼者，其法学院更因拥有众多知名法学家而享誉学界，其严谨的治学作风、纵深的研究领域也使得一大批优秀的法学著作得以诞生。

为适应法学研究的新形势和新要求，中国人民大学出版社经过与台湾地区著名法学教授协商，决定共同推出“台湾法学研究精要丛书”，准备陆续出版一大批能全面反映和代表整个台湾地区法学领域高品位、高水准的学术著作。

这套“台湾法学研究精要丛书”包括民法、商法、诉讼法和行政法等四个部分，以台湾地区一批声望卓著的资深教授和中青年法学家为主体，聘请两岸法学研究、教学及立法机构的著名法学家组成学术委员会作为严格的评审机构，挑选若干部具有较高出版价值的法学专著，由中国人民大学出版社出版，以达到促进两岸学术交流的目的。



2002年7月26日

自序

台湾法学研究精要丛书
商标法原理

38年前负笈法国，专攻国际私法兼及涉外工业财产权法暨其古老之国际性公约。1968年回台任教政大法研所，亦以国际私法专题研究为课题。1972年有幸转回台大母系任教，在恩师韩忠谟教授鼓励下，大胆地开授台大法律系暨法研所前所未曾列入课程之商标法与专利法。旋即以同年7月4日刚大幅修正通过之“台湾地区商标法”为讲授及阐述之对象。此其时也，“台湾地区工业财产权法”之著述有如一片荒芜野地。笔者遂暂舍国际私法，投入拓荒者行列，开始钻研美欧专利商标法之精髓，引进其中符合台湾地区情势且能为接受之重要理论，如商标次要意义之原则、不正竞争理论、无谓竞争理论、冲淡理论以及可专利性之分析、发明步骤及实施义务等之阐释，并奉献研究心得，参与修“法”工作。除研究、传

授、建教合作而外，并指导研究生撰写专利商标法论文以培育人才。商标法、专利法也在这二三十年内，应经济发展及拓展国际贸易之需要而成长茁壮，且已成为符合国际潮流之健全制度。随着智财权经济价值之跃升与重要，年轻一辈研究智财权法人才济济，著述亦有如雨后春笋，后继无虞，乃回首完成国际私法“冲突法论”。并于1998年8月1日自请提早退休，将教学机会让与年轻学者，以促进新陈代谢。笔者则利用有限余年，从事“法外追梦”^①之退休生涯而外，仍不忘专心整理《商标法原理》与《专利法原理》两本著作，以便对笔者最早将工业财产权法引领进入台大学术殿堂做最后之交代，方觉心安理得。

本书第一编系以商标法基本观念为出发，第二编则以“台湾地区商标法”为主轴加以阐释。第三编将商标法上重要专题加以研析，以使读者更能窥探其堂奥。第四编为商标法之国际保护，包括最古老且最重要之母公约——巴黎工业产权保护同盟公约，外国人智财权之地位以及最新之欧共体超国家注册之商标制度。第五编则为美国商标法之来龙去脉兼及最近十余年来补充修正之新的立法趋势。殷勤期盼本书能带给读者对台湾地区及欧美商标制度有深一层之认识。

本书出版之际，由美国、德国、法国、瑞士、西班牙及台湾地区等智财权组织或商标专利局及向台大蔡明诚教授索取最新资料加以更新，谨此致谢。对谢铭洋教授在德研究期间，多次寄赠欧共体商标资料，同表感激。又台大法学硕士王治宇先生亦曾代寻网络上资料，并此道谢。惟智财权法内容及公约成员资料，日新月异，疏误之处在所难免，仍请读者随时注意追踪，以保持领先资讯。

作者序于2000年5月

^① 请参看本书附录中“法外追梦”——作者随笔小文。

目 录

台湾法学研究精要丛书
商标法原理

第一编 总 论

第一章	商标制度之演进·····	3
第一节	前言·····	3
第二节	商标制度之起源与 中国立法·····	4
第三节	两岸商标制度之起 源与发展·····	5
第四节	商标之国际立法·····	6
第二章	商标保护之立论基础·····	9
第一节	前言·····	9
第二节	商标之财产权性质 及原始功能·····	10
第三节	商标之经济功能·····	10
第三章	商标权之特性·····	12
第一节	商标权之意义·····	12

	第一项 名称	12
	第二项 商标权之性质与位阶	13
	第二节 商标权之属地主义与独立原则	15
第四章	商标与经济发展之关系	16
	第一节 商标之经济价值	16
	第二节 商标权之经济利用	17
	第三节 商标与连锁经营契约	18

第二编 商标法释义

第五章	商标制度之基本理念	21
	第一节 商标制度之目的	21
	第二节 商标法上之标章及其意义	22
第六章	商标之构成	24
	第一节 商标构成之要素	24
	第二节 商标之显著性	26
	第三节 欠缺显著性之商标	27
第七章	商标权之取得	29
	第一节 商标权取得之方式	29
	第二节 商标注册之申请	32
	第一项 申请人之资格	32
	第二项 申请文件	34
	第三项 申请日	35
	第四项 优先权日	36
	第五项 主管机关	37
	第六项 商标代理人	38
	第三节 期日及期间	40
	第四节 送达及公报	41
	第五节 商标注册之审查	43
	第一项 审查程序	43
	第二项 商标注册之要件	44
	第六节 商标近似之认定	53

	第一项 概说	54
	第二项 商标近似认定之重要性	54
	第三项 商标近似之态样	55
	第四项 商标近似之认定原则	56
	第七节 联合商标与防护商标之注册	57
	第八节 审定公告及异议程序	61
第八章	商标注册之效力	65
	第一节 一般效力	65
	第一项 商标专用权之取得	65
	第二项 商标专用权之范围	66
	第二节 衍生之权利	70
	第一项 申请权	70
	第二项 财产权	70
	第三节 商标专用权之限制	76
	第一项 合理使用	77
	第二项 先使用权	77
	第三项 商标权用尽原则	78
	第四项 授权使用契约	78
	第五项 真正商品平行输入	80
第九章	商标权之消灭	82
	第一节 商标权之当然消灭	82
	第二节 商标权之撤销	84
	第三节 商标评定之意义与效力	87
	第一项 评定事项及评定原因	88
	第二项 评定之程序	90
	第三项 参加评定	90
	第四项 评定之限制	91
	第五项 商标审议委员会	92
第十章	商标权之保护	94
	第一节 商标权侵害之救济	95
	第一项 商标权侵害之意义	95
	第二项 商标权侵害之态样	95

第二节 商标权侵害之民事救济	96
第一项 侵害除去请求权	96
第二项 侵害防止请求权	96
第三项 损害赔偿请求权	96
第四项 销毁请求权	97
第五项 信誉回复请求权	97
第六项 著名商标之扩大保护及不正竞争之取缔	97
第二节 损害赔偿额之确定	98
第四节 刑事救济	100
第一项 使用仿冒注册商标罪	100
第二项 陈列或散布相同或近似于注册商标商品之 文书罪	101
第三项 贩卖仿冒商标商品罪	101
第四项 虚伪标示注册商标罪	102
第五项 恶意使用他人商标罪	102
第五节 “台湾地区刑法”有关商标侵害之罪刑规定	103
第一项 伪造仿造商标商号罪	103
第二项 贩运伪造仿造商标商号之货物罪	103
第三项 虚伪标记商品之原产国或品质罪	103
第四项 贩卖虚伪标记原产国或品质之商品罪	104
第六节 “台湾地区公平交易法”中之刑事救济	104
第七节 商标保护之其他规定	105
第八节 边境问题	106
第十一章 结语	107

第三编 商标法重要专题

第十二章 商标显著性（识别性）之研究	111
第一节 前言	111
第二节 商标显著性之意义	112
第三节 商标特别显著之性质	114
第四节 显著性商标之构成	115

	第五节 欠缺显著性之商标·····	120
	第六节 商标显著性欠缺之认定·····	123
	第七节 商标显著性之消长·····	127
	第八节 冲淡理论·····	127
	第九节 商标次要意义之原则·····	129
	第十节 结语·····	131
第十三章	商标之实际使用与继续使用·····	134
	第一节 前言·····	134
	第二节 商标使用之义务·····	135
	第三节 商标使用之意义及方法·····	136
	第四节 商标使用之特性·····	138
	第五节 其他态样之商标使用·····	140
	第六节 商标无使用之制裁·····	142
	第七节 结语·····	145
第十四章	商标不正竞争之研究·····	147
	第一节 前言·····	147
	第二节 竞争法与不正竞争法之观念·····	148
	第三节 不正竞争与商标之保护·····	151
	第四节 不正竞争之意义与法源·····	152
	第五节 不正竞争行为与其他近似行为之比较·····	157
	第六节 不正竞争观念之立论基础·····	159
	第七节 不正竞争行为之要件·····	160
	第八节 不正竞争之诉·····	166
	第九节 不正竞争与国际私法问题·····	170
	第十节 结语·····	176
第十五章	著名标章之保护·····	178
	第一节 前言·····	178
	第二节 著名商标之命名与含义·····	179
	第三节 学说与立法例之比较·····	180
	第四节 商标相同或近似之判断·····	191
	第五节 同类商品之认定·····	196
	第六节 无谓竞争之理论·····	197

第七节	结语	200
-----	----	-----

第四编 商标之国际保护

第十六章	巴黎工业产权保护同盟公约之研究	207
第一节	前言	207
第二节	巴黎公约缔结之时代背景、目的与特性	210
第三节	巴黎公约之发展及与其他条约之关系	211
第四节	巴黎同盟之行政体系	213
第五节	巴黎公约之基本原则	214
第六节	巴黎公约所规定之共通原则	217
第七节	结语——台湾地区应否加入巴黎公约及其可行性	225
第十七章	智慧财产权之国际保护	
	兼论外国人智财权之地位	227
第一节	前言	227
第二节	智慧财产权之意义与范围	228
第三节	外国人智财权在内国法上之地位	230
第四节	外国人智财权在国际条约上之地位	236
第五节	工业财产权属地主义与多国注册或超国家注册	238
第六节	关系贸易层面之智慧财产权协定	241
第七节	结语	242
第十八章	论欧共体商标制度	244
第一节	前言	244
第二节	欧共体商标制度发展之背景	245
第三节	欧共体商标之单一注册与超国家性	247
第四节	申请人之适格	248
第五节	欧共体商标注册之要件	249
第六节	调查、公告与异议程序	251
第七节	转换为国内商标注册之申请	252
第八节	欧共体商标权之效力	253
第九节	欧共体商标权之维护与撤销	255
第十节	欧共体商标权之无效	255

第十一节	欧共体商标权侵害之救济及其国际私法问题·····	256
第十二节	结语——兼论台湾地区因应之道·····	257

第五编 美国商标制度之研究

第十九章	绪论·····	261
	第一节 美国商标制度之演进·····	261
	第二节 美国商标法上之标章·····	264
	第三节 商标保护之立论基础·····	265
	第四节 美国商标保护之法律根据·····	269
第二十章	商标之构成·····	271
	第一节 商标之显著性·····	271
	第二节 欠缺显著性之商标·····	274
	第三节 商标次要意义之原则·····	278
	第四节 商标之设计与选择·····	281
第二十一章	商标权之取得·····	284
	第一节 概说·····	284
	第二节 商标之实际使用·····	286
	第三节 使用之优先权·····	288
	第四节 商标之联邦注册·····	290
	第五节 异议、撤销与并行使用·····	292
	第六节 商标注册之法定障碍事由·····	296
第二十二章	商标之近似·····	298
	第一节 概说·····	298
	第二节 商标近似之态样·····	299
	第三节 判断商标近似之准则·····	301
	第四节 商品间之关系·····	305
第二十三章	商标权之移转与授权使用·····	309
	第一节 商标权之移转·····	309
	第二节 商标之授权使用·····	311
	第一项 概说·····	311
	第二项 适当之品质控制·····	312

	第三项 授权契约.....	314
第二十四章	商标权之侵害与救济.....	317
	第一节 商标权侵害之意义.....	317
	第二节 商标权侵害之侦查.....	319
	第二节 管辖法院与适用法律.....	320
	第四节 商标权侵害之救济.....	323
	第一项 禁止命令.....	323
	第二项 损害赔偿.....	325
	第三项 不正当竞争之取缔.....	328
第二十五章	美国与商标之国际保护.....	330
	第一节 兰哈姆法之属地主义.....	330
	第二节 美国与国际性条约.....	332
第二十六章	结语.....	334
第二十七章	增订篇——论美国商标制度之变动与改革.....	336
	第一节 绪言.....	336
	第二节 1982年联邦法院改革法对商标救济之影响.....	338
	第三节 1984年商标仿冒法评释.....	339
	第一项 概说.....	339
	第二项 商标仿冒法之立法目的.....	341
	第三项 商标仿冒之民事救济要件.....	341
	第四项 商标仿冒法之救济与程序.....	344
	第四节 1988年商标修正法之分析.....	346
	第一项 概说.....	346
	第二项 商标修正法制定之经过.....	347
	第三项 商标修正法之主要内容.....	348
	第四项 商标修正法之其他小修正.....	352
	第五节 1995年联邦商标冲淡法.....	353
	第六节 结语.....	355
附 录 一	1999年“台湾地区商标法修正草案”重点.....	356
附 录 二	WIPO关于著名商标之认定.....	358
附 录 三	著名商标或标章认定要点(2000年修正版).....	360
	○ 法外追梦——作者随笔.....	363

第一编

总论

