

ZHONGXIAO QIYE
ZHISHICHANQUAN JINGYING SHOUCE

中小企业 知识产权经营手册

刘晓海 单晓光◎主编

(第2版)



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

ZHONGXIAO QIYE
ZHISHICHANQUAN JINGYING SHOUCHE



湖南大学图书馆ZS0856401

中小企业 知识产权经营手册

刘晓海 单晓光◎主编



(第2版)

D9 23.405/46(Z)



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

内容提要

本书以知识产权体系的“铁三角”(专利、商标和著作权)为主干,紧紧围绕中小企业和新创业者在企业发展 and 日常经营管理中经常会碰到的知识产权问题加以论述,力求用简明易懂的方式使中小企业经营者能够比较全面地了解知识产权制度,能够充分认识到知识产权在企业发展中的重要作用,树立正确的知识产权观念,自觉运用知识产权促进企业发展。

读者对象: 中小企业管理人员。

责任编辑: 卢海鹰

责任校对: 韩秀天

装帧设计: 卢海鹰

责任出版: 卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

中小企业知识产权经营手册/刘晓海,单晓光主编—2版. —北京:知识产权出版社,2011.10

ISBN 978-7-5130-0844-0

I. ①中… II. ①刘…②单… III. ①中小企业-知识产权-基本知识-中国 IV. ①D923.404

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第195284号

中小企业知识产权经营手册(第2版)

主 编: 刘晓海 单晓光

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

邮 编: 100088

网 址: <http://www.ipph.cn>

邮 箱: bjb@cnipr.com

发行电话: 010-82000860 转 8101/8102

传 真: 010-82005070/82000893

责编电话: 010-82000860 转 8122

经 销: 新华书店及相关销售网点

印 刷: 知识产权出版社电子制印中心

印 张: 12.25

开 本: 880mm×1230mm 1/32

印 次: 2012年1月第5次印刷

版 次: 2012年1月第2版

定 价: 29.00元

字 数: 330千字

ISBN 978-7-5130-0844-0/D·1324 (3735)

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

序

(第1版)

当今世界，随着知识经济和经济全球化不断发展，知识产权在自主创新和经济发展中的地位日益重要。党中央、国务院对知识产权保护工作非常重视。2006年5月26日，胡锦涛总书记在中央政治局第31次集体学习时指出：加强我国知识产权制度建设，大力提高知识产权创造、管理、保护、运用能力，是增强我国自主创新能力、建设创新型国家的迫切需要，是完善社会主义市场经济体制、规范市场秩序和建立诚信社会的迫切需要，是增强我国企业市场竞争力、提高国家核心竞争力的迫切需要，也是扩大对外开放、实现互利共赢的迫切需要。

建设创新型国家，要求我们从上到下都要重视知识产权工作。知识产权工作做得如何是评价创新型国家的重要标准。评价知识产权工作，不仅要看知识产权的数量，更重要的是看我国企业对知识产权的操作能力。所以，大家经常说提高对知识产权的创造、管理、保护、运用能力，关键在企业。由浙江省武义县科学技术局和同济大学知识产权学院合作编写的《中小企业知识产权经营手册》，立足于企业知识产权经营管理实际应用，将专利法、商标法、著作权法等知识产权法律的规定和企业如何进行知识产权经营管理有机地结合起来，通俗易懂地说明企业应该如何提高知识产权创造、管理、保护、运用能力。

科技创新离不开知识产权制度，知识产权制度是促进科技创新、科技成果转化的催化剂。我感谢同济大学知识产权学院的专家关心我国企业的制度建设，也感谢浙江省武义县科学技术局对

知识产权保护工作的重视。我希望各地科技管理部门都能积极引导和切实帮助企业提高知识产权创造、管理、保护、运用的能力，为地方经济、社会的发展作出贡献。

是为序。

科技部部长

万 钢

2007 年 11 月

目 录

第一章 概 论	1
一、知识产权的基本理论	2
1. 什么是知识产权?	2
2. 知识产权是财产权	5
3. 知识产权的主要特征	7
4. 强化知识产权保护是发展趋势	9
二、中国企业要学会经营管理知识产权	10
1. 学会知识产权经营管理的必要性	10
2. 企业知识产权经营管理的基本要求	11
第二章 专 利	15
一、专利概说	16
1. 什么是专利?	16
2. 怎样从专利号识别专利?	20
3. 对专利常见的误解有哪些?	20
4. 中国企业会遇到哪些专利问题?	22
5. 发明、实用新型和外观设计有什么区别?	24
6. 我国的专利权人有哪些权利?	25
7. 我国的专利制度主要体现在哪些法律 文件中?	26
8. 国家知识产权局和专利局是什么关系?	27
9. 我国由什么部门进行专利管理工作?	27
10. 什么是专利代理?	28

11. 企业怎样处理专利代理的问题?	30
二、企业专利战略概说	31
1. 什么是企业的专利战略?	31
2. 制定专利战略的方法有哪些?	32
3. 如何制定符合企业实际状况的专利战略 目标?	33
4. 如何设置企业的专利管理机构?	34
5. 对员工应开展怎样的专利培训?	36
6. 如何充分利用专利信息?	37
7. 如何进行专利情报的收集分析?	39
8. 如何进行专利检索?	41
三、企业管理专利归属的策略	42
1. 谁是发明创造的发明人?	42
2. 员工做出的发明创造, 企业有权申请专利吗?	43
3. 如何区分职务发明和非职务发明?	43
4. 怎样避免在专利归属问题上跟职员的纠纷?	45
5. 如何激励员工的发明热情?	46
6. 合作研发或者委托研发的发明创造, 哪方 有权申请专利?	47
四、企业管理专利申请的策略	47
1. 申请专利前需要考虑什么因素?	47
2. 如何在专利申请中贯彻专利战略?	49
3. 在专利申请过程中, 企业怎样与专利代理 机构配合?	51
4. 是用技术秘密保护, 还是申请专利保护合适?	52
5. 如何把握申请的国家和地区?	54
6. 如何把握申请专利的时机?	58
7. 如何把握专利申请的类别?	59

8. 申请发明、实用新型、外观设计专利需要 各自缴纳哪些费用?	62
9. 企业的发明创造可以获得专利吗?	63
10. 企业的发明创造具有新颖性吗?	66
11. 企业的发明创造具有创造性吗?	68
12. 企业的发明创造具有实用性吗?	70
13. 企业的外观设计专利具有新颖性和创造性吗?	71
14. 申请专利应该提交什么文件?	72
15. 能否在一件专利申请案中包含几项发明创造?	73
16. 撰写专利申请文件应该注意什么?	74
17. 递交专利申请后怎样进行修改?	77
18. 中国专利申请审批的流程是怎样的?	79
19. 什么时间公开申请文件最合适? 公开后 怎么保护自己?	79
20. 怎样进行国外专利的申请?	80
五、企业经营专利资产的策略	83
1. 专利资产经营管理概说	83
2. 怎样管理专利标志?	84
3. 怎样进行专利广告?	85
4. 什么是专利转让和专利许可?	86
5. 专利转让(购买)和专利许可有哪些好处?	87
6. 怎样挑选合适的专利贸易洽谈人员?	89
7. 怎样选择合适的专利贸易的伙伴?	90
8. 怎样选择合适的专利技术?	91
9. 专利许可和转让中应注意哪些谈判技巧?	92
10. 专利许可合同应该包含哪些内容?	94
11. 转让已经申请专利的技术的法律状态 和风险防范	99

12. 怎样进行专利权融资?	102
六、企业在专利纠纷中的攻防策略	104
1. 发现自己的专利被侵权怎么办?	104
2. 怎么判断是否存在侵权行为?	105
3. 对方实施了哪些侵犯专利权的行为?	107
4. 确定专利保护范围大小的依据是什么?	109
5. 怎样解释权利要求保护范围的大小?	110
6. 怎样进行技术方案的具体比对并判断侵权?	112
7. 怎么判断外观设计是否侵权?	113
8. 是否属于《专利法》规定的不侵权的情形?	115
9. 专利权被侵犯时可以要求对方承担哪些责任?	117
10. 怎样计算专利侵权纠纷中的损失赔偿金额?	117
11. 怎样通过专利行政部门请求处理和调解 专利侵权纠纷?	118
12. 怎样通过海关保护自己的专利权?	120
13. 怎样通过法院保护自己的专利权?	122
14. 在经营和研发过程中如何避免侵权?	123
15. 怎么应对专利侵权的指控?	125
七、植物新品种的保护	129
1. 什么是植物新品种?	129
2. 负责植物新品种保护的职能部门有哪几个?	129
3. 申请获得植物新品种权应当具备哪些条件?	130
4. 植物新品种权的审批流程图	131
5. 植物新品种的权利人享有哪些权利?	132
6. 植物新品种保护有哪些例外?	132
7. 植物新品种保护的期限有多长?	132
8. 植物新品种保护有类似专利法的“临时 保护”吗?	132
9. 新品种权被侵犯时如何维护权利?	133

10. 植物新品种权侵权者应该承担什么民事责任?	135
--------------------------------	-----

第三章 商 标 137

一、有价值的商标是企业的核心财产 138

1. 什么是商标?	138
2. 商标有什么重要功能?	139
3. 什么是驰名商标和著名商标?	141
4. 什么是立体商标?	143
5. 什么是特殊商标?	144
6. 企业字号可以用作商标吗?	146
7. 外观设计可以用作商标吗?	147
8. 美术作品可用作商标吗?	148
9. 知名商品特有的名称、包装和装潢可以 作为商标吗?	150
10. 企业怎样处理商标与域名的关系?	151
11. 怎样的商标才能构成企业的核心财产?	152

二、商标作为企业核心财产的重要步骤——获得注册

商标专用权	154
1. 商标注册有什么意义?	154
2. 商标注册的程序是怎样的?	154
3. 如何处理相同或相近的商标注册申请?	156
4. 企业怎样处理共同申请商标注册的问题?	157
5. 绝对禁止作为注册商标使用的标志有哪些?	157
6. 相对禁止作为注册商标使用的标志有哪些?	158
7. 申请注册立体商标有哪些特别条件?	159
8. 申请商标注册不得侵害他人的在先权益	160
9. 什么是申请商标注册的优先权?	162

三、商标作为企业核心财产——维持注册商标专用权 ... 164

1. 注册商标专用权是一种财产权利	164
-------------------------	-----

2. 维持商标专用权,要依法使用注册商标 165
3. 特别提示:怎样正确使用注册商标标记? 166
4. 怎样续展注册商标专用权? 168

四、企业阻止他人以不正当手段获得商标注册的重要

- 手段——商标异议 169
1. 什么是商标异议? 169
 2. 如何提起商标异议? 169
 3. 不服商标局商标异议裁定时有哪些法律救济? 170

五、企业对抗注册商标专用权的重要途径——主张注册

- 商标专用权无效 171
1. 什么是注册商标专用权无效? 171
 2. 申请撤销注册商标有哪些不同情况? 172
 3. 注册商标专用权无效有哪些法律后果? 174
 4. 不服商标评审委员会裁定怎么办? 174

六、企业商标专用权转移——注册商标转让和投资

- 入股 174
1. 什么是注册商标专用权转让? 174
 2. 注册商标专用权转让应遵守怎样的程序? 175
 3. 注册商标专用权转让受到哪些限制? 175
 4. 企业受让注册商标专用权时应特别注意
什么? 176
 5. 怎样进行注册商标专用权投资入股? 177
 6. 非法转让注册商标有什么后果? 178

七、企业商标经营手段——注册商标使用许可 178

1. 什么是注册商标使用许可? 178
2. 注册商标使用许可合同有哪些类型? 179
3. 注册商标使用许可合同要注意哪些主要
问题? 180

4. 怎样进行注册商标使用许可合同备案?	183
5. 商标注册人负有产品质量责任吗?	184
八、企业履行债务的担保——注册商标专用权质押	185
1. 什么是注册商标专用权质押?	185
2. 权利质押应遵循什么程序?	186
3. 注册商标专用权质押中应特别注意什么?	186
九、侵犯他人注册商标专用权——经营活动中不可忽视的问题	187
1. 什么是侵犯注册商标专用权的行为?	187
2. 与侵权相关的几个重要概念	189
3. 哪些情况不构成侵犯注册商标专用权?	192
4. 平行进口是否构成侵犯注册商标专用权?	194
5. OEM 与侵犯注册商标专用权有关联吗?	195
6. 特别提示——如何防止过失侵犯注册 商标权?	196
十、侵犯注册商标专用权犯罪——侵犯注册商标专用 权的严重行为	197
1. 假冒注册商标罪	197
2. 销售假冒注册商标的商品罪	200
3. 非法制造、销售非法制造的注册商标标识罪	201
4. 多次实施侵犯知识产权行为	204
5. 为他人实施侵犯注册商标专用权提供条件的 人同样构成犯罪	204
6. 单位犯罪	204
十一、注册商标专用权的保护途径	205
1. 对注册商标专用权的工商行政保护	205
2. 对注册商标专用权的海关行政保护	207
3. 对注册商标专用权的民事司法保护	211
4. 对注册商标专用权的刑事司法保护	215

十二、违反商标法律制度规定应承担的法律责任	218
1. 商标注册人的民事责任	218
2. 商标注册人的行政责任	219
3. 商标被许可使用人的行政责任	220
4. 侵权人的民事责任和对侵权人的民事制裁	220
5. 侵权人的行政责任	222
6. 侵权人的刑事责任	223
7. 未注册商标使用人的行政责任、民事责任	224
8. 商标印制单位的行政责任	225
9. 相关国家机关工作人员的责任	226
十三、国际贸易中的商标保护问题	227
1. 商标国际注册的必要性	227
2. 商标国际注册的途径	228
十四、企业商标经营管理的 11 个原则	231
1. 原则 1: 品牌的核心是商标	231
2. 原则 2: 创立一个不是过眼烟云的商标	232
3. 原则 3: 及时注册商标	233
4. 原则 4: 在商标下创造差异	233
5. 原则 5: 始终如一的商标定位	234
6. 原则 6: 市场营销和商标相匹配	236
7. 原则 7: 创建一个有承载力的商标结构	236
8. 原则 8: 保持商标的长久生命力	237
9. 原则 9: 在不损害商标价值的前提下实现 商标增值	238
10. 原则 10: 提高商标价值透明度	240
11. 原则 11: 建立有效的商标监控体系	240
第四章 商业秘密	243
一、商业秘密是企业的无形重要财产	244
1. 什么是商业秘密?	244

2. 如何确定构成商业秘密的信息	244
3. 商业秘密与专利、专有技术 (Know-how) 以及著作权之间的关系	246
二、劳动关系中的商业秘密保护	247
1. 雇员保守商业秘密的义务	248
2. 雇员竞业禁止义务	249
三、如何在市场商业活动中保护商业秘密	251
1. 一般规则	251
2. 商业秘密许可协议	252
3. 技术开发合同中的商业秘密保护	255
四、侵犯商业秘密行为 and 法律责任	257
1. 商业秘密侵权行为	257
2. 侵犯商业秘密的民事法律责任	260
3. 善意取得商业秘密的第三人的责任问题	262
4. 侵权诉讼程序问题	263
五、侵犯商业秘密的刑事法律责任	264
1. 侵犯商业秘密犯罪	264
2. 侵犯商业秘密犯罪的主观要件	265
3. 侵犯商业秘密犯罪的客观要件	266
4. 刑事责任形式	266
六、侵犯商业秘密的行政法律责任	267
1. 行政法律: 停止侵害和罚款	267
2. 权利人的举证责任	267
3. 行政程序中的临时措施	267
七、保护商业秘密立法趋势	268
第五章 著作权	271
一、著作权概说	272
1. 什么是著作权?	272

2. 受《著作权法》保护的作品有哪些?	272
3. 什么是与著作权有关的权利?	274
4. 与版权有关的产业有哪些?	274
二、计算机软件的著作权保护	275
1. 什么是计算机软件?	275
2. 是否所有复制计算机软件的行为都构成侵权?	275
3. 出租正版计算机软件是否需要许可?	275
4. 转让、赠与、出借合法计算机软件复制品(正版软件)是否会构成侵权?	276
5. 在计算机中装入、使用盗版计算机软件是否构成侵权?	276
6. 如何理解为了学习研究需要而“合理使用”软件?	277
7. 如何证明他人的软件和自己软件相同或近似?	278
8. 所开发的软件与已经存在的软件相似是否一定构成侵权?	278
9. 计算机软件的文档相同,是否就构成侵权?	279
三、数据库的著作权保护	281
1. 什么是数据库?	281
2. 是否所有数据库都能得到《著作权法》保护?	282
3. 使用他人不属于汇编作品的数据信息,是否会构成侵权?	283
四、实用艺术品的著作权保护	284
1. 什么是实用艺术品?	284
2. 是否所有实用艺术品都可以享受中国《著作权法》保护?	285

3. 实用艺术品是否可以同时享受《著作权法》 和《专利法》的保护?	286
4. 未经过许可, 对实用艺术品从立体 (实物) 到平面的复制是否构成侵权?	287
5. 未经过许可, 按照产品设计图纸制造实用 艺术品 (工业产品) 是否构成侵权?	288
五、印刷电路板布线图的著作权保护	290
1. 什么是印刷电路板?	290
2. 印刷电路板布线图与集成电路布图设计 有什么区别?	291
3. 未经许可使用他人的电路板布线图生产印刷 电路板是否侵害他人的著作权?	291
4. 未经许可利用他人的电路板布线图设计、制 作电路板布线图是否侵害他人的著作权?	293
5. 原告如何证明被告未经许可而使用了自己的 印刷电路布线图?	295
六、企业在商标、包装设计中应注意的著作权问题	296
1. 公开征集商标图案应该约定著作权的归属	296
2. 月饼包装盒上的平面图案受著作权保护	297
3. 支付了包装设计费不一定能使用该包装上的 图案	297
4. 不可以将他人给企业的题词随意印刷在产品 包装上	298
5. 在与产品包装印刷厂终止合作前应慎重考虑 著作权风险	299
6. 把在公共场所设置的雕塑作品形象作为商标 使用是否属于合理使用	300
七、企业在宣传广告制作中应该注意的著作权问题	302
1. 支付了广告语设计费而不订立著作权合同仍 然存在著作权风险	302

2. 广告词意思接近不一定构成侵权	302
3. 擅自将他人电影作品片段制作为广告的内容, 广告主和广告经营者共同侵权	303
4. 电视宣传片中擅自采用了他人影像资料, 不 宜将被宣传单位作为被告	304
5. 擅自使用他人摄影作品制作公益广告不属于 合理使用	305
6. 将陈设于室外公共场所艺术作品的录像擅自 制作成产品电视广告播放构成侵权	305
八、企业出版、销售图书应该注意的著作权问题	306
1. 在许可出版的期限届满后是否可以继续销售 原先已经出版的图书?	306
2. 即使有著作权人的授权也有可能侵害其他出 版社享有的出版权	307
3. 出版译著应取得译者和原著著作权人的授权	307
4. 出版社未尽合理注意义务将承担侵权责任	308
5. 出版社应谨慎约定对作品进行修改的权利	308
九、企业进行字画拍卖、展览应该注意的著作权 问题	309
1. 拍卖假冒他人署名的美术作品要承担侵权 责任	309
2. 将拍卖的作品制作拍卖宣传材料属于合理 使用	309
3. 拍卖购得的美术作品著作权如何行使	310
十、企业组织表演活动应该注意的著作权问题	311
1. 组织演出要向著作权人支付报酬	311
2. 组织义演仍然需要支付著作权使用费	311
3. 演出音乐作品是否只需要支付报酬而不需要 事先取得许可	312