

专利制度发展简史

曹海帆 编著

2

湖南省专利管理局
湖南省科技情报研究所

一九八五年八月

前 言

创造发明是人类最宝贵的品质。没有创造发明，人类决不能脱离受制于自然的野蛮状态而成为地球的主宰；没有创造发明，便不会出现电子计算机和人造卫星之类的人间奇迹。蕴藏在人类头脑中的智力是取之不尽、用之不竭的资源。为了使人们的聪明才智和创造能力充分地发挥出来、成为推动社会进步和社会革命的物质力量，历史上曾经出现过多种多样的方法。但是，实践证明，唯有专利制度才是开发智力资源、激励发明创造的最佳手段。

所谓专利制度，简而言之，就是根据一个国家的专利立法所确立的对发明的一种法律保护制度。在实行专利制度的国家和地区，发明人将自己的发明创造、实用新型和外观设计向政府部门提出专利申请，经审查批准后，他就在法律规定的有效期限内，对其发明和设计享有制造、使用和销售的垄断权。

世界现代专利制度，若从英国1624年颁布《垄断法规》算起，至今已有三百六十年的历史。它的产生和发展一波多折，曾经屡遭“否定论”、“废止论”的冲击。但由于它符合技术和经济发展的规律，所以能够历三百多年而不衰，并在世界上日益扩大着自己的领域。现在，它已风靡全球。不仅资本主义国家采用它，社会主义国家也采用它；不仅发达的工业国家采用它，第三世界的国家也采用它。专利制度的发展，还表现在它本身的逐步完善。各个国家都根据本国的具体情况和形势的变化，对专利制度加以改造和创新，使其具体化、完备化、现代化。同时，随着科学技术的发展和国

际经济技术交流的扩大，世界专利制度还不断朝着国际化和统一化的方向迈进。

作为一种科学的管理方法，专利制度对于鼓励发明创造、促进科学技术的发展和经济的繁荣确有巨大的作用。考察一下各国专利史，就可以看到这样一个带规律性的事实，即：任何一个国家往往在踏上工业化道路之始，都要建立专利制度；而专利制度一经确立和实行，又给该国的工业化以有力的促进。

现在，我国社会主义的巨轮正乘风破浪向四个现代化的宏伟目标奋勇前进。所谓“现代化”，归根到底，就是用当代先进的科学技术来武装我国社会生产的各个部门和各条战线。为了充分调动亿万人民的社会主义创造性和便于进行国际技术经济合作、交流，我国已经建立专利制度。这一重大决策引起了国内外的深切关注。

专利制度对于我国人民来说是一个比较陌生的领域。社会主义的中国应不应该建立专利制度，建立什么样的专利制度，围绕这些问题，国内曾经展开过热烈的讨论。现在，我国专利法虽已正式施行，但不同的认识仍然是存在的。他山之石，可以攻玉。在我国开始实行专利制度的时候，回顾一下世界专利制度的历史，对于借鉴他人的经验，进一步统一我们的认识将是十分有益的。这就是我们编著《专利制度发展简史》一书的主要宗旨。然而，由于时间仓促、水平有限，本书一定有不少遗漏错误之处，恳望专家和读者批评指迷。

本书由柯星同志审阅，在此谨表深切谢意。

湖南省专利管理局

湖南省科技情报所

目 录

前言	(1)
第一章 专利制度：萌芽与产生	(1)
一、中世纪欧洲专利制度的萌芽	(1)
二、威尼斯共和国的专利制度	(2)
三、英国现代专利制度的建立及其影响	(5)
第二章 专利制度在资本主义世界的普遍建立	(14)
一、主要资本主义国家专利制度的建立	(14)
二、不平坦的道路	(27)
第三章 专利制度：作用与理论	(33)
一、专利制度的作用	(33)
二、有关专利制度的理论	(44)
第四章 巴黎公约：专利制度国际化的第一步	(49)
一、产生背景	(49)
二、成立经过	(51)
三、主要内容及其意义	(54)
第五章 社会主义专利制度：创立和发展	(59)
一、苏联的第一个发明法	(59)
二、新经济政策时期苏联的专利法	(62)
三、双轨制的创立	(65)
四、东欧国家的专利制度及其演变	(69)

第六章	专利制度：变革和完善	(74)
一、	先发明原则与先申请原则	(74)
二、	外国人申请专利的待遇	(77)
三、	两种保护发明形式与三种权属类型	(79)
四、	实用新型专利与外观设计专利	(80)
五、	不给予专利保护的项目及其变化	(84)
六、	专利的必要条件	(89)
七、	三种审批制度	(92)
八、	专利权人的权利，义务 以及行使专利权的限制	(98)
九、	专利诉讼与专利律师	(99)
第七章	专利制度：国际化与统一化	(103)
一、	世界知识产权保护组织	(103)
二、	国际专利合作条约	(108)
三、	地区性专利条约	(115)
四、	专利文献和专利情报工作 的国际化与统一化	(119)
第八章	专利战与专利管理	(125)
一、	专利竞争与专利许可证贸易	(125)
二、	企业和社会的专利管理工作	(136)
第九章	发展中国家为建立新的 专利保护体系而斗争	(148)
一、	发展中国家建立专利制度的高潮	(148)
二、	发展中国家专利制度的特点	(151)
三、	发展中国家为建立新的 国际专利保护体系的斗争	(156)

第十章 专利制度在我国	(163)
一、解放前的发明保护制度	(163)
二、解放后的发明保护制度	(171)
三、《中华人民共和国专利法》的诞生	(174)
附录：大事年表	(178)

第一章 专利制度：萌芽与产生

如同资本主义社会脱胎于封建主义社会一样，资本主义的专利制度也是植根于封建主义社会。早在欧洲中世纪的末期，专利制度就已经初露端倪。但是，以法律形态出现的现代专利制度，是在十七、十八世纪资本主义开始迅速发展、资产阶级在政治上上升到主导地位之后逐步形成的。

一、中世纪欧洲专利制度的萌芽

专利制度的核心，或者说它的本质特征，在于它确认的专利权具有鲜明的专有性质。也就是说，这种权利具有独占性、排他性，只为专利拥有者所垄断。在西欧，只允许某个人制作或销售某一种物品，这种带有专利因素的特权早在中世纪就有记载。

在中世纪末期，随着封建社会的解体，在封建社会内部开始形成新的、资本主义的生产方式。十三、十四世纪的时候，西方国家自给自足的自然经济开始崩溃、商品经济逐步发展起来，出现了一些作坊。为了刺激商品经济的发展，王室有时赐予商人和制造新产品的手工业主在一定时期内免税经营的权利或独家专门制造、贩卖某种产品的权利。这种具有独占性的特权，便是专利制度的萌芽。1236年，英王亨利第三授于波尔多市一个市民制作各种色布十五年的垄断权，被认为是最原始的一件专利。

在欧洲其它国家也出现过类似的情况。例如法国国王于1551年曾赐给一名威尼斯人以特权，允许他运用威尼斯方法在法国制造十年各种玻璃器皿；在法国有一份非常著名的特权证书，即路易十四时代，授予圣哥班皇家公司制造镜子和玻璃的独占权；法国王室还给输入瓷器、地毯的生产者或经营者授予垄断权。

可是，上述这些初期的专利，只不过是封建君主作为一种恩赐的手段，它是封建特权的一种形式。这些作法，虽带有专利制度的某些色彩，但当时并未被有远见卓识的国王或政治家作为一种法律制度固定下来。这种状况，是由当时的历史条件所决定的。在人类征服自然的漫长的历史上，几千年来，虽然出现了众多的能工巧匠、科学家、发明家，创造了光辉灿烂的科学文化。但是，在资本主义以前的时期，发明毕竟只是个别的、罕见的现象，技术在生产力中不占显著地位；商品贸易的不发达也不能迅速、有效地促进新技术的创造和推广。在这种情况下，对于与发明的创造和采用相联系的各种关系也就没有实行法律调整的必要。因此，发明的独占权，曾经长时期是以君主随意授予特权的形式出现，而未能制度化。

二、威尼斯共和国的专利制度

在专利史上，第一个将发明专利的管理形成秩序的国家是威尼斯共和国。这决非历史的偶然，而是由当时西欧的政治、经济条件所造成的。

西欧的封建主义经济，从十一世纪开始进入鼎盛时期。经济发展的结果，使得封建领主一方面有消费不了的粮食、

肉类和麻布在腐烂发霉；而另一方面，却极缺高档奢侈品与精锻的武器。封建领主需要有人能帮助他们进行交换，于是商业就成为十一世纪以来农业和手工业经济发展的客观要求。

商业的发展，又进一步促进西欧封建社会经济结构的解体和资本主义萌芽的产生。使得十四世纪与十五世纪的西欧，进入了被历史学家称为的“中世纪的秋天”。与此同时，由于社会生产力的提高，使一些在中世纪已经萧条不堪的城市又开始复兴。马克思指出：“在十四和十五世纪，在地中海沿岸的某些城市已经稀疏地出现了资本主义生产的最初萌芽。”

（马克思：《资本论》，载人民出版社1972年版《马克思恩格斯全集》第二十三卷第784页）这里指的城市，就是中世纪靠垄断近东贸易兴起的意大利北部的威尼斯、热那亚、比萨、佛罗伦萨和米兰等地。

随着几次十字军东征的胜利，西欧与近东之间的国际贸易日益繁荣起来。地中海沿岸的这些意大利城市，因为在地理上具有得天独厚的优越条件，因而在发展西欧与近东的国际贸易上起着非常特殊的作用，而其中首屈一指的又是威尼斯。

滨于亚得里亚海的威尼斯，于十世纪末建成商业共和国。它在十二世纪到十五世纪，一直是西欧的商业之都，也是最强大的海上霸主。特别是第四次十字军东征，摧毁了它商业上的劲敌君士坦丁堡，并且把另一个对手热那亚赶出了希腊市场，从而几乎独霸了东西方的国际贸易。近东与西欧之间的国际贸易，使威尼斯成为西欧的常年的市场。同时，威尼斯也是意大利文艺复兴的中心之一。这些因素，不仅使威尼

斯的商业盛极一时，而且，其科学技术和手工业经济也有很大的发展。例如，眼镜是人们熟知的初级光学仪器。早在十三世纪以前，威尼斯人就会利用玻璃制作眼镜了。恩格斯在《自然辩证法》一书中对此曾给予很高的评价，认为它是当时的卓越发明之一。威尼斯生产的亚麻布、呢绒、武器、玻璃、蜡烛、镜子、丝绸和棉织品，行销西欧各地。尤其是适应海外贸易而发展起来的造船业，更是具有空前的规模。

为了促进技术和生产的进一步发展，威尼斯曾于1444年、1460年、1469年和1472年，零星地批准过发明专利。而它的第一件有记载的专利是1416年2月20日批准的。在此基础上，于1474年3月19日制定了专利法。

威尼斯共和国制定的这部专利法中，规定了三个基本原则：

- 1.发明人必须填写申请书，将其发明公开，才能取得专利。

- 2.发明人不受国籍限制，来自世界各地的发明人，都可授予特权。

- 3.在十年期限内，未经发明人的同意与许可，禁止其他人再制造与该发明相同及相似的装置。若他人冒然仿制，将赔偿专利权人金币百枚，仿制品也将立即销毁。

以上原则，仍然贯穿在现代国家的专利法之中。威尼斯共和国专利制度的创立，意味着专利活动进入了一个转折，即发展到有秩序的阶段。

在这种专利制度的激励下，人们越来越重视所谓文明技术。发明创造日趋活跃，各行各业授予了很多的专利。现代科学技术的始祖和先驱伽里略，不仅制造了第一架天体望远

镜，以天文学上的重要发现，证实了哥白尼提出的地球绕太阳运转的学说，彻底否定了《圣经》里关于上帝创造世界的神话；而且，他还发明了一种仅用一匹马的力量便可使二十个管口向外喷水的扬水灌溉机，于1594年获得了为期二十年的专利权。

威尼斯的专利制度，曾经有效地推动了技术的发展，从十五世纪中期到十六世纪初期，都有不少专利实例的记载。但可惜的是，从那以后，便中断了专利的行迹，出现了一段历史的空白。从世界专利史来评价，1474年威尼斯的专利法，虽然是个首创，但它还只是一个雏型。而深深地镌刻在专利史上、至今还在发生着影响的则是英国于1624年颁布的《垄断法规》。

三、英国专利制度的建立及其影响

英国的专利制度，虽然是从威尼斯传入的，但远在十三世纪中期，英国就有了专利思想的萌芽。

从1307年到1377年，即在爱德华二世和爱德华三世时期，英国的工业较欧洲大陆各国明显落后。为谋求本国工业繁荣起见，英王一方面采取保护关税政策，一方面采取保护和鼓励大陆的技术人员定居英国的政策。当时英国有个盖尔德规定，不允许外国人在英国国内经营工业。英王果断地废除了这一禁令。然而，当时英国各项工业有行会制度，均由国王授以特许。各地同业，不经一定年限之徒弟训练，即使技艺十分熟练，也不得开始其营业。为了限制外来手工业者的竞争，行会严格地排斥外地人加入，例如伦敦马刺业行会章程中规定：“任何外国人或本城以外的本国人，除非获得市长、

· 长老及管理人员许可，列入本城市民名籍，而且有本行业正式会员证明并担保其为人忠实、品行端方者，皆不得从事或利用本业。”入境的外国人深以为苦。国王乃授以 Letters Patent，所谓Letters Patent，是带有国王御玺的特殊权利证书。有了这种特权证书，外国技术人员就可以不受各地行会组织的束缚，而在英国领土上自由地经营。例如，1331年就授予弗来明人以织布染布等特许权；1336年特许外国两名织工营业；1367年特许外国两名钟表工营业。施行这种政策，对于吸引大陆技术人员成效卓著。

上述特许，最初仅仅用来允许外国技术家取得在英国制造的权利，而尚未含有排斥他人、专擅所业的意义。但以后，就逐渐失掉原意，而演变成专业专卖之特权。例如，1561年伊利莎白女王就授予意大利人Groyett及Leuryer关于制造白色石碱的专业特许。

现在各国采用的专利一词“Patent”也逐渐演变出来。当时，国王授予特权是通过带有国王御玺的开封专利状(Letters Patente)而发给的。Lettent Patent由拉丁语Literas patente而来，其义为“公开文书”，即将国王亲署文书予以公开。就字义而论，并未含有特许或专卖的意义在内。拉丁语Patente的意思是“开”。之所以由这个词衍生出专利“Patent”，是在于它反映了专利的公开性，因为获得专利的先决条件是发明人把自己的发明公开，使公众能看到、了解和获得发明中的专门知识。

十六世纪末，英国的科学技术和工业生产，依然落后于欧洲大陆一些国家。中世纪的欧洲，曾淹没在漫长的黑暗未知的荒野之中。但是，从十三世纪到十五世纪，中国的造纸

技术、火药、指南针和印刷术等四大发明传入欧洲，加之十五世纪首先发生于意大利的文艺复兴运动，给欧洲的科学文化带来了黎明。意大利、德国和荷兰等涌现出了很多科学家和工程师。而英国的科学技术则相形见绌，所以当时有“先进的大陆，落后的英国”之称。但是，中世纪的末期，欧洲大陆上宗教战争连绵，迫使许多新教徒逃往不受罗马教皇统治的英国避难。例如，在1562至1598年法国进行的胡格诺战争期间，就有大批法国新教徒带着资金和技术逃亡到英国。当时，英国女王伊丽莎白便因势利导，把专营特许作为一种富国强兵的政策，为从欧洲大陆招来有特殊技能的匠师大开绿灯。这种措施颇为奏效。无数能工巧匠，象蜂集花丛似地纷云踏至。

但是，这种政策曾一度被滥用。当时，英国为争夺殖民地和确立其海上霸权，也处于多事之秋，所以政费支拙。王室便以核准特许，收取特许费，作为充裕国库的财源。不独如此，王室还利用特权对身边的宠臣进行封赏。无论是欺骗性的虚假申请还是过时的技术，均授予专利权。其核发之滥，及至人民日常生活之所需，连油、盐、醋和淀粉也都作为专利对象。这就使各种工商业大多要受各项特许专卖的拘束。这种状况既影响了人民生活，又阻碍了工商业的发展。因而民怨沸腾，群起反对。国民的谴责，最终导致了1601年议会抗议的爆发。大哲学家培根，于1601年11月21日在国会致词，对滥发特权的作法进行了严厉的抨击，并提出了颁发特权的条件，他说：“任何人以其知识或努力，创作任何一种新发明，而为国民人人所用者，为了报酬其劳绩及费用，我们甚愿王室给予特权，使发明人或其代理人，得以在国境之内，

单独制造或使用若干年。”为了平息抗议，女王被迫到下进行演说，宣布取消这种有害的专利，而且，国民可以根据裁判而获得由于行使权利不当而应得的救济。

1602年，英国发生了一起有名的诉讼案，即达西对阿联的案件。原告人达西是女王伊利莎白的侍臣，他于1598年获得女王所赐的制造、输入以及贩卖扑克牌的特许权，期限为21年。被告人阿联是伦敦市西敏寺区一个小杂货商。他以制造和贩卖扑克牌为业，在店里也制造和贩卖同样的扑克牌。因此，原告便以侵犯专利权为由提出起诉，要求法院禁止被告的营业。被告人不服，并作了如下答辩：“作为一个伦敦市的小杂货店店员，在英国国内自由地制造贩卖扑克牌，本是一种普通的常事。我是店员中的一员，所以当然完全有这个自由。况且原告人的专利状，实际上是攫取了别人既得的职业，因此理应宣布无效。在英国承认这种专业专利的条件，应该是在如下的情况，即不论任何人，只有通过自己的费用和劳动，或通过自己的知识所创造的发明，对国内的新颖事业有所刺激；或者是发现在国内过去从未有过的手段，而对国内事业有所促进，象这样从国家的利益出发，当其发明被一般国民使用时，国王在适当的时期，根据发明人的贡献，可授予发明人以专利权。除此之外，则不能授予专利权。”他还提出，专利权的期限，“直至一般国民均能娴习其技术为止。”上述答辩，理直气壮。后为法官所采取，法院判决原告所持特许状无效。

国民的谴责和抗议，阻止了王室特权的滥用。而培根的国会致词和扑克牌案的判例，由于提出了专利的条件、享有专利权的期限等，因而为《垄断法规》即英国第一个正式的

专利法的制定奠定了基础。

1603年，詹姆士即位。他肯定和继承了伊利莎白的宣言宗旨，整顿了滥用特权的现象。同时，提倡保护发明人，加强法律观念。到1617年便改由政府各部门及法院批准这种垄断特权。进而于1624年颁布了《垄断法规》。《垄断法规》的制定在专利史上树起了一个里程碑。它既是英国现代专利制度之始，又标志着世界现代专利制度的开端。

《垄断法规》的要点如下：

- (1) 专利特许状的授与，为国王之恩惠；
- (2) 准予专利之物品为新的制品，在专利特许状颁发时，该发明于英王所辖境内未经他人使用才具有新颖性；
- (3) 专利内容分方法及物品两种，专利权人有权制造、使用其垄断发明的物品和方法；
- (4) 专利不得引起商品价格高涨，有碍交易，违反法律，或有害国家利益，否则应认为无效；
- (5) 受专利特许状者，应是真正最初的发明人；
- (6) 专利特许期限，自特许状发出之日起最多为十四年。

以上寥寥数端，虽很朴素，但表明了专利制度的基本思想，如专利的主要条件、专利保护的對象、专利权的效力、专利的公共利益性以及专利垄断的期限等等。这些基本点，虽经三百多年的发展和变迁，但无论如何变更，始终没有能脱其窠臼者。这些基本思想的形成，当然是“冰冻三尺，非一日之寒。”如前所述，培根在国会的致词以及关于扑克牌一案的判例，所提出的观点就构成了《垄断法规》的骨干。该法规第六项所规定的专利期限，即根据扑克牌案中被告人的答辩而来。答辩词有“此项期限，直至一般国民均能娴习

其技术”一语。而当时英国徒弟学艺，为期七年，再加上实习七年，方可认为已经熟习其技巧。所以《垄断法规》遂将专利有效期限定为十四年。英国专利法规沿用此项期限，直至1919年才改订为十六年，其他各国最初所定专利年限，也大多与此相近。由于《垄断法规》为现代专利法划定了轮廓，因而被举世公认为现代专利的鼻祖。各国现行专利法最基本的条款，无不脱胎于这个法规。所以，制定英国《垄断法规》的1624年，在专利史上是划时代的重要的一年。

《垄断法规》公布之初，并未得到有效的推行。发明家由于社会接受其发明之缓慢以及缺乏商业能力，大多未能获得应有的报酬。加上当时申请专利格式繁琐、手续众多，因而费用高昂、时日长久。英格兰、苏格兰、爱尔兰三部，分别核发证书，所需费用总额动辄超过五百镑。一般清寒之士，即使有发明，对于申请专利也视为畏途。呈请之后，等待多时，发明人还不知专利特许状可于何时发出。著名小说家狄更斯写了一本名叫《A Poor Man's Tale of a Patent》的小说，用幽默的语句，描写了发明家耗资数百镑，历经三十五个步骤而尚未定案的烦恼。这是当时申请专利之辛苦的真实写照。由于这些原因，英国每年核准的专利案，很少有超过一百件的，即至十九世纪中叶，每年也不超过五百件。

尽管当时的专利制度还不成熟、不完善，但它毕竟反映了新兴的资产阶级要求通过法律确认新发明为自己的私有财产、以便垄断使用新技术的愿望。因而，对刺激发明人的创造欲，振兴科学技术、繁荣经济有着无可否认的作用。十八世纪末，欧陆战火连绵，而英国却独保和平。又由于《垄断法规》的引掖，致使外国发明源源输入。在英国国内，1640

至1988年的资产阶级革命消灭了封建专制制度，确立了资产阶级的统治，为工业革命开辟了道路。掌握了政权的资产阶级加紧推行专利制度，结果挖掘了很多有智慧的人才，鼓励了不少人走上发明之路，形成了风靡一时的发明热潮。据统计，从1660年至1790年，英国的重大发现和发明占全世界总数的百分之四十。而被誉为“发明之冠”的则是1769年1月5日获得专利的瓦特的冷凝器发明。

在人们的心目中，往往把瓦特当成蒸汽机的发明人。其实，他的功绩在于对原有的蒸汽机进行了革命性的改良。在他着手改良蒸汽机的前五十年，纽可门制造的蒸汽机已经问世并应用于矿井排水。然而，这种蒸汽机效率很低，在相当长的时间里未能得到推广和改进。1763年，瓦特应苏格兰格拉斯哥大学的委托修理一台纽可门蒸汽机。瓦特不仅修好了机器，还进一步探讨和研究该种蒸汽机浪费燃料的原因。经过反复实验和思索，他终于发明了冷凝器，使新改进的蒸汽机比纽可门的装置节约燃料四分之三。尔后，他进而使单动式蒸汽机改变成复动式蒸汽机。这种具有独创性的蒸汽机性能高、质量轻，能不受地点限制，为一切机械提供动力。它宛如一只强有力的巨掌，推动了所有的工业部门。从此，发动机、传动机、工作机就组成了工业生产的系列，冲破了自然条件的限制。这是人类生产技术一次巨大的飞跃。在人类历史上，摩擦取火曾把机械运动转化为热，而蒸汽机的发明又把热能转化为机械运动。因此，它是人类认识和利用自然力的一个突破。

蒸汽机的广泛应用，使英国的纺织工业、冶炼工业、采煤工业形成三大工业，并突飞猛进地发展起来。同时，带动各