

[日]江口俊夫著

魏 启 学 译

日本 商标法解说

.3229

专利文献出版社

新商标法解说

江口俊夫 著

专利工业所有权研究所出版

昭和50年10月25日发行

日 本 商 标 法 解 说

〔日〕江口俊夫 著 魏启学 译

专利文献出版社出版

新华书店发行

北京市印刷技术研究所实验厂印刷

787 × 1092 毫米32 开8.75 印张16 万字

1982年2月北京第一版1982年2月北京第一次印刷

统一书号17242.5

定价1.35 元

译 者 的 话

《日本商标法解说》是一本解释日本商标法律的书，它系统地介绍了商标法律的基础知识。此书从整个工业产权的角度，结合其它国家的情况，将商标法律中采用的主要原则及其利弊一一作了介绍，並系统地解释了日本商标法律的条文。同时，还将商标与专利、外观设计、版权作了比较。除此以外，作者提出了一些独到的见解，指出了现行商标法律尚未解决的问题。此书理论系统、思路开阔、内容丰富、文字简练、通俗易懂，在系统地解释商标法律方面，这样的书还是不多见的。它对于我国商标管理机构、专利机构、科技部门、工业部门、法律研究单位、某些大学专业很有参考价值。尤其是此书包括了“日本商标审查标准”，很值得我国外贸部门、工矿企业及商标设计人员参考。

因为此书是解释日本商标法律的，所以书中引用日本商标法律条文时，一般省略了“商标法”三字，而简称“第××条”。

为了方便读者，必要的问题，译者作了若干注释。但关于专利、商标等工业产权的基础知识及其申请手续、文件格式的填写要求等，未作注释，请参考译者另译《发明与专

利》、《商标知识》等书。

在翻译过程中，承蒙诸多同志热情协助，在此特表谢意。

由于译者水平有限，时间仓促，有不当之处，望读者批评指正。

一九八一年五月

前 言

本书曾于一九七一年以《商标法解说》分两册出版，现进行大幅度修改和补充后，合为一册。最近，日本《商标法》进行了部分修改（一九七五年六月二十五日公布）。结合此次修改，对本书内容作了全面修订和增补，因此，书名也改为《新商标解说法》。

根据一九五九年商标法，旧著曾介绍了很多案例，並作了浅显易懂的解说，同时也提出了一些问题。对此，很多人表示赞同，並提出了很好的批评意见。本书参考这些意见，吸收了此次商标法修改的内容和“工业产权制度修改审议会”的答辩内容，同时，适当介绍了一些最近令人瞩目的判例和学说。

同旧著一样，不当之处，望读者批评指正。

江口俊夫

一九七五年十月

目 录

一、商标法的目的	(1)
(一) 规定商标法目的的宗旨	(1)
(二) 第一目的和第二目的	(2)
(三) 关于商标法目的的几种学说	(2)
二、商标法的特点	(4)
(一) 序论	(4)
(二) 注册原则	(4)
(三) 申请在先原则	(8)
(四) 权利原则	(13)
(五) 审查原则	(14)
(六) 申请公告原则	(18)
三、商标的本质	(23)
(一) 商标的定义	(23)
(二) 商标所具有的标记的作用	(24)
(三) 商标作为商品的识别标志的本质	(24)
(四) 规定法律上的商标(第二条商标的定义)的目的	(25)
(五) 商标的第二本质	(27)
(六) 商标的其它性质	(28)
四、商标法上的商品	(29)
(一) 商标与商品的关系	(29)
(二) 商标法上的商品	(29)

五、商标的使用	(31)
(一) 什么叫商标的使用	(31)
(二) 商标的本质与使用的关系	(31)
(三) 商标制度的本来目的与商标使用的关系	(31)
(四) 商标使用的有关规定	(32)
(五) 商标使用的判断	(32)
(六) 使用的定义	(33)
(七) 使用商标的意愿与注册条件	(34)
六、商标的要部	(36)
七、商标的作用	(39)
(一) 序论	(39)
(二) 表示商品出处的作用	(39)
(三) 保证商品质量的作用	(41)
(四) 广告作用	(43)
八、商标注册申请所产生的权利	(45)
(一) 承认商标注册申请所产生的权利的目的	(45)
(二) 与专利注册申请所产生的权利的区别	(45)
(三) 法律性质	(46)
(四) 效果	(46)
(五) 特点	(46)
(六) 与商标权的区别 (权利效力)	(46)
九、可以取得商标注册的条件	(48)
(一) 序论	(48)
(二) 申请人必须具有权利能力和手续能力	(48)
(三) 使用的意愿	(49)
(四) 禁止被撤销商标注册者重新申请商标注册	(49)
(五) 必须构成商标	(49)
(六) 能够使人辨别出是谁的商品	(49)

(七) 不能注册的商标	(50)
(八) 一件商标一件申请原则	(50)
(九) 联合商标	(50)
(十) 对与自己的注册商标相同的商标的处理	(50)
(十一) 申请在先	(51)
(十二) 关于巴黎公约的规定	(51)
(十三) 对代理商、代表人未经商标所有人的许可而 申请商标注册时的处理	(51)
(十四) 审查官的职权审理、提注册异议和 注册无效审判	(51)
十、一件商标一件申请原则	(53)
(一) 什么叫一件商标一件申请原则	(53)
(二) 什么叫数目商标	(53)
十一、能够使人辨别出是谁的商品 (商标注册条件)	(56)
(一) 什么叫能够使人辨别出是谁的商品	(56)
(二) 什么叫普通方式	(57)
(三) 仅由.....组成的含义	(58)
(四) 能否使人辨别出是谁的商品的判断时期	(59)
(五) 限定列举和例示列举	(59)
(六) 第三条第一项第1款至第6款	(60)
(七) 由于使用能够使人辨别出是谁的商品的商标	(68)
十二、商标注册与使用意愿的关系	(71)
十三、不能注册的商标	(73)
(一) 私益规定和公益规定	(73)
(二) 第四条第一项第1款至第16款	(75)
十四、商标相同	(94)
(一) 关于商标相同的争论	(94)

(二) 什么叫商标相同	(95)
(三) 商标的同一性	(95)
(四) 商标相同的影响	(96)
(五) 商标相同的范围因规定不同而异的情况	(97)
十五、商标类似	(99)
(一) 序论	(99)
(二) 什么叫商标类似	(100)
(三) 一般抽象的混淆与类似	(100)
(四) 商标类似的种类	(101)
(五) 商标类似的判断方法	(107)
(六) 商标类似的判断标准	(109)
(七) 商标类似的判断时期	(111)
十六、商品相同	(112)
(一) 商品相同的有关规定	(112)
(二) 什么叫商品相同	(112)
(三) 商品相同的判例、审决例	(113)
十七、商品类似	(114)
(一) 序论	(114)
(二) 什么叫商品类似	(115)
(三) 商品类似的判断标准	(116)
(四) 类似商品的审查标准	(117)
(五) 商标权的分割移转与类似商品	(119)
(六) 今后的课题	(121)
十八、商品分类	(122)
(一) 什么叫商品分类	(122)
(二) 商品分类的必要性	(122)
(三) 商品分类的判断标准	(123)
(四) 商品分类与使用权的关系	(1

(五) 商品分类与类似商品的关系	(123)
(六) 商品分类与联合商标的关系	(124)
(七) 问题	(124)
十九、商品的指定	(125)
(一) 虽有指定商品但没有填写商品分类时	(125)
(二) 所填写的商品分类不是商标法施行令规定的 商品分类时	(125)
(三) 虽有商品分类但没有填写指定商品时	(126)
(四) 商品分类与指定商品不一致时	(126)
(五) 填写指定商品的其它方法	(127)
二十、联合商标制度	(128)
(一) 什么叫联合商标	(128)
(二) 联合商标的目的 (效果)	(128)
(三) 联合商标的注册条件	(129)
(四) 联合商标的特点	(130)
(五) 联合商标的优缺点 (利害得失)	(131)
(六) 问题	(132)
二十一、防御商标制度	(134)
(一) 什么叫防御商标	(134)
(二) 防御商标的注册条件	(134)
(三) 发生商品出处混淆时	(135)
(四) 注册防御商标的效力	(135)
(五) 与原商标权的关系	(137)
(六) 与别人的注册商标并存	(137)
(七) 一般商标规定的适用	(137)
(八) 与联合商标制度的比较	(137)
(九) 防御商标的防御	(139)
(十) 注册防御商标的续展	(139)

(十一) 问题.....	(139)
二十二、商标使用许可制度	(140)
(一) 使用许可制度的立法宗旨	(140)
(二) 独占使用权	(141)
(三) 一般使用权	(142)
(四) 问题	(143)
二十三、商标权的移转	(145)
(一) 改为自由转让制的理由	(145)
(二) 移转的限制	(145)
(三) 移转的手续	(146)
(四) 移转的原因	(147)
(五) 注册防御商标与移转的关系	(147)
(六) 分割移转	(147)
二十四、商标权的失效	(149)
(一) 关于失效的学说	(149)
(二) 失效原因	(149)
(三) 与专利权失效原因的区别	(150)
(四) 与旧商标法的比较	(150)
二十五、手续的补充修正	(152)
(一) 什么叫补充修正	(152)
(二) 申请公告决定前的补充修正	(152)
(三) 申请公告决定后的补充修正	(153)
(四) 根据命令补充修正	(153)
二十六、申请内容的实质性变更	(154)
(一) 依据条文	(154)
(二) 什么叫申请内容的实质性变更	(154)
(三) 对申请内容的实质性变更的处理	(154)
(四) 申请内容的实质性变更这一概念的存在理由	(155)
(五) 申请内容的实质性变更的具体事例	(155)

二十七、商标与色彩的关系	(158)
(一) 关于色彩规定的立法宗旨	(158)
(二) 色彩作为商标构成要素的条件	(158)
(三) 色彩的指定 (商标法第五条第三项)	(158)
(四) 关于商标色彩的特殊规定 (商标法第七十条)	(160)
(五) 申请内容的实质性变更与色彩的关系	(161)
(六) 结尾	(162)
二十八、商标权有效期的续展	(163)
(一) 什么叫续展	(163)
(二) 续展的条件	(163)
(三) 续展申请的审查	(164)
(四) 续展申请的效果	(166)
(五) 续展的注册	(167)
(六) 续展的性质	(167)
(七) 问题	(167)
二十九、关于注册商标的指定商品为两种以上 时的特殊规定	(169)
三十、商标权的效力	(171)
(一) 独占排他权	(171)
(二) 使用权与禁止权	(172)
(三) 确认商标权的效力即使用权和禁止权的 范围的方法	(174)
(四) 商标权效力的限制	(176)
三十一、商标侵权	(186)
(一) 商标权易被侵犯	(186)
(二) 什么叫商标侵权	(186)
(三) 商标侵权的形态	(187)
(四) 民事处理	(188)

(五) 行政处理	(189)
(六) 刑事制裁措施	(190)
(七) 与专利侵权的区别	(190)
(八) 非商标侵权的情况	(191)
(九) 问题	(191)
三十二、判定制度	(193)
(一) 判定的法律性质	(193)
(二) 可以请求判定的人	(193)
(三) 可以请求判定的事项	(193)
(四) 判定的程序	(194)
(五) 判定的审理	(195)
(六) 问题	(195)
三十三、商标审判的种类	(196)
(一) 对驳回审定的审判 (对驳回审定不服的审判)	(196)
(二) 对驳回补充修正决定的审判	(196)
(三) 注册无效审判	(196)
(四) 撤销注册审判	(197)
三十四、请求审判的手续与审理	(198)
(一) 请求审判的文件格式	(198)
(二) 共同审判	(198)
(三) 对请求书不合乎规定的处理	(199)
(四) 审判官	(199)
三十五、对驳回审定的审判	(208)
(一) 请求期间	(208)
(二) 审查过程中所办理的手续的效力	(208)
(三) 审查规定的适用	(208)
(四) 审决	(209)
三十六、对驳回补充修正决定的审判	(210)
(一) 请求期间	(210)

(二) 关于审判的规定的适用除外.....	(210)
(三) 审决.....	(210)
三十七、商标注册无效审判	(212)
(一) 什么叫商标注册无效审判制度.....	(212)
(二) 法律性质.....	(212)
(三) 与撤销商标注册审判的区别.....	(213)
(四) 与侵权诉讼的关系.....	(213)
(五) 无效理由	(214)
(六) 判断时期.....	(214)
(七) 商标注册无效审判的方式.....	(214)
(八) 审判请求人的资格.....	(215)
(九) 时限	(215)
(十) 与专利无效审判的区别.....	(216)
(十一) 一部分无效	(217)
(十二) 一事不再理原则.....	(217)
(十三) 法院可以审理的范围.....	(217)
三十八、防御商标注册无效审判	(218)
(一) 无效理由.....	(218)
(二) 商标注册无效审判规定的援用.....	(218)
三十九、商标权有效期续展无效审判	(219)
(一) 无效理由.....	(219)
(二) 审判的请求.....	(219)
(三) 审判的效力.....	(219)
四十、注册商标不使用时的撤销审判	(220)
(一) 第五十条的立法宗旨	(220)
(二) 撤销的条件.....	(220)
(三) 注册商标使用事实的举证责任的改变.....	(220)
(四) 在与注册商标相同范围内的使用.....	(221)

- (五) 什么叫任何指定商品..... (223)
- (六) 关于联合商标的特殊规定..... (224)
- (七) 撤销审判的请求人的资格..... (225)
- (八) 审判请求的撤回..... (225)
- (九) 问题..... (225)

四十一、商标权所有人不正当使用商标时的

- 撤销审判** (228)
- (一) 第五十一条的立法宗旨..... (228)
- (二) 撤销的条件..... (228)
- (三) 故意..... (229)
- (四) 在一部分指定商品上不正当使用时..... (229)
- (五) 使用非类似商标..... (229)
- (六) 商品出处混淆..... (229)
- (七) 商品质量误认..... (230)
- (八) 审判请求人的资格..... (230)
- (九) 撤销审决的效果..... (230)
- (十) 社会一般看法上的相同与本条的关系..... (230)
- (十一) 第七十条第三项与本条的关系..... (232)

四十二、使用权所有人不正当使用商标时的

- 撤销审判** (234)
- (一) 第五十三条的立法宗旨..... (234)
- (二) 撤销的条件..... (235)
- (三) 适当的提醒..... (235)
- (四) 审判请求人的资格..... (236)
- (五) 与企业印象的关系..... (236)

四十三、代理商等不正当取得注册时的撤销审判 (237)

四十四、索取证明文件 (238)

四十五、商标公报	(239)
四十六、商标注册标志与假冒注册标志	(241)
四十七、与抵押权的关系	(242)
(一) 抵押权的订立	(242)
(二) 抵押权的效力	(242)
四十八、商标注册申请的优先权	(243)
(一) 什么叫优先权	(243)
(二) 要求优先权的手续	(243)
(三) 优先权的失效	(243)
四十九、罚则	(244)
(一) 刑罚	(244)
(二) 秩序罚	(245)
五十、商标审查标准	(247)
(一) 制定商标审查标准的必要性	(247)
(二) 商标审查标准的公开	(247)
(三) 商标审查标准的内容	(248)
(四) 商标审查标准的性质	(248)
(五) 商标审查标准的修改	(248)
附录:《关于加强注册商标使用义务的运用标准》	(251)

一、商标法的目的

（一）规定商标法目的的宗旨

《商标法》第一条规定：“本法旨在保护商标，维护商标使用者之业务信誉，以此促进产业^①之发展，保护消费者之利益。”不仅《商标法》，战后^②几乎所有的法律都规定了如此同样的目的。因此，有不少人认为：所谓关于目的的规定，只不过是一种形式，或是为了装饰门面，所以，读法律时，根本不看第一条，直接从第二条看起。

但是，规定目的，不仅仅是一种形式，在读法律时，它可以帮助人们理解法律；同时，它也是解释各条规定的方针，因此，它具有重要意义。特别是象《商标法》这样的法律，在立法过程中有很多难以处理的问题，在运用、解释时也有诸多困难，因此，第一条关于目的的规定，绝对不可忽视，它的存在具有巨大价值，尤其是在解释或运用各条规定出现分歧时，必须参照第一条明确规定的目的。

①产业：包括工业、农业等，相当于广义上的工业。

②战后：指第二次世界大战之后。