

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 Q 卷

● 编委会主任：马 原 江 平

● 主编：高 言 王香荣

专利法理解适用 与案例评析

人民法院出版社

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 Q 卷

专利法

理解适用与案例评析

编委会主任：马 原 江 平
主 编：高 言 王香荣
副 主 编：路 璐 江晓帆
杨秀清 吴国哲

人民法院出版社

责任编辑 辛 言 金 风 高晓林
姚力平 曹 欣 余立文
王凤林 王华平 刘希文
技术编辑 辛 叶 文 浩
封面设计 秋 夫 余 韵

中国民商法理解适用与案例评析丛书

编委会主任/马 原 江 平

专利法理解适用与案例评析

主编/高 言 王香荣

出版发行/最高人民法院人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 27 号（最高人民法院机关大院）

邮编/100745 电话/65136849 65299981 65134290

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061—68

（通过本社邮购另加 15% 邮费）

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市大丰彩印厂

开本/850×1168 毫米 大 32 印张/14 字数/351 千

版本/1996 年 9 月第 1 版 印次/1997 年 5 月第 2 次

印数/7001 13000 定价/21.00 元

书号/ISBN7 80056 482 7/D·554

版权所有 侵权必究

中国民商法理解适用与案例评析丛书 编辑委员会

主 任

- 马 原 中华人民共和国最高人民法院原副院长、中国法官协会副会长、法学教授
- 江 平 七届全国人大常委会法律委员会副主任，中国政法大学教授、民商法学博士生导师

委 员 （以姓氏笔划为序）

- 丁巧仁 江苏省高级人民法院副院长
- 于世平 天津市高级人民法院副院长
- 于建伟 北京市朝阳区人民法院副院长
- 于新年 最高人民法院出版社副编审
- 孔祥俊 国家工商行政管理局公平交易司、民商法学博士后
- 方 向 中华全国律协副秘书长、《中国律师》总编辑
- 文海兴 中国人民银行条法司、民商法学博士
- 王惠安 广东省高级人民法院民事审判庭、民商法学博士
- 王继安 河北省高级人民法院民事审判庭庭长
- 王柏山 吉林省四平市铁西区人民法院院长
- 王 军 山东省高密市人民法院院长
- 毛端稚 最高人民法院经济审判庭副庭级审判员
- 孙小虹 云南省昆明市中级人民法院院长
- 田景春 吉林省高级人民法院副院长
- 刘兰芳 北京市海淀区人民法院副院长
- 刘志新 最高人民法院经济审判庭副庭长

- 刘俊海 中国社会科学院法学研究所、民商法学博士
刘克希 江苏省人大常委会法规室主任
回沪明 最高人民法院人民法院出版社社长兼总编辑、编审
孙 权 吉林省白山市副市长
吕玉兰 辽宁省高级人民法院法律业大分校副校长
纪 敏 最高人民法院告诉申诉审判庭副庭长
李 凡 最高人民法院民事审判庭副庭长
李国荣 国荣律师事务所主任、中国政法大学客座研究员
闵治奎 最高人民法院人民法院出版社副社长、副编审
陈锡可 广东省湛江市中级人民法院副院长
邹川宁 山东省青岛市中级人民法院副院长
何 山 全国人大常委会法工委副局级巡视员
何 昕 北京市高级人民法院告诉申诉审判庭庭长
吴邦海 海南省海口市中级人民法院院长
沈庆中 江西省高级人民法院研究室副主任
张 勇 深圳市中级人民法院审判员、法学博士
张兰珍 中华全国律协常务理事、德州大公律师事务所主任
杨亚平 最高人民法院人民法院出版社副社长
杨振山 中国政法大学教授、民商法学博士生导师
施 文 海南省海口海事法院院长
柯昌信 湖北省武汉市中级人民法院副院长
奚晓明 最高人民法院经济审判庭副庭长
高圣平 中国煤炭工业进出口总公司法律事务部
郭星亚 深圳市星辰律师事务所主任、一级律师
曹守晔 最高人民法院研究室民经处处长
宿 迟 北京市第一中级人民法院副院长
曾嘉源 四川省高级人民法院办公室主任
傅长禄 上海市第一中级人民法院副院长
童兆洪 浙江省高级人民法院副院长
蒋志培 最高人民法院知识产权办公室副主任

序

社会主义市场经济是以先进技术武装起来的社会化、集约化、国际化、大生产的现代化市场经济，是以公有制成份为主，多种经济成份并存，倡效率、竞争，崇公正、共同富裕的社会主义性质的市场经济，具有中国特色。市场经济的运作离不开法律的规制，而民商法作为“将经济关系直接翻译为法律原则”、“以法律形式表现了社会生活条件的准则”的法律，是市场经济的主要法律体现和基本法律形态。市场经济法律的基本要素和框架已为民商法中的“主体法、权利法、行为法、责任法”所勾勒。

著名英国法律史学家亨利·梅因在其经典名著《古代法》中说：“一个国家文化的高低，看它的民法和刑法的比例就能知道。大凡半开化的国家，民法少而刑法多，进化的国家，民法多而刑法少。”这句名言虽非绝对真理，但却道出民商法以其独有的精神反映着社会进步和开化程度，民商法是否发达是整个社会文明程度高低表征的一个重要方面。因为，民商法促进市场的健全，民商法的发达有利于克服封建思想和小农意识，树立起适应现代社会的价值观念、效益观念、时间观念、信息观念；有利于社会主义民主政治建设；民商法的发达可以大力促进科学技术的发展，清除社会愚昧落后。

我国目前虽无民商法典，但民商法典的基本构架已基本为我国现行民商法律所充实。民法通则、经济合同法、技术合同法、涉外经济合同法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、企

业法(含工业企业法、三资企业法等)、公司法、票据法、担保法、海商法、保险法、破产法、房地产法、继承法、婚姻法等民商事法律的公布施行,使其对社会经济生活的调整日益周延,使我国社会主义市场经济民商法律体系渐趋完备。

最高人民法院和有关理论界、实务界的专家、学者携手合作共同编撰的这套《中国民商法理解适用与案例评析丛书》,以现行有效的法律规范为基础,以问题解答与案例解析相结合的独特体例,对我国民商法的主要涵面作了较为全面的介绍和较为深入的分析,对民商事纠纷中的主要问题作了较为透彻的阐释。该套丛书有民商法总则、公司法、企业法、物权法、债权法、合同法、担保法、银行法、票据法、海商法、保险法、证券法、破产法、期货交易法、房地产法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、继承法、劳动法、消费者权益保护法、人身权法、婚姻家庭法、民事诉讼法、仲裁法等二十六卷组成,是我国关于民商法理论与实务研究中第一套比较全面、系统和权威的书籍。我相信此套丛书的出版,对于促进各级人民法院依法审理民商事纠纷案件,提高司法、行政执法工作者和律师的民商法理论素养与实务水平,增强公民、法人等市场主体维护自身合法权益的自觉性,都会有所裨益。

马东

一九九六年八月

前 言

专利，简而言之，是指发明人对其发明创造所享有的一种权利。专利法则是调整因发明创造的产生而引起的，发明人与使用发明人之间，发明人与其所属的单位之间，发明人与发明人之间，在支配和使用该发明创造的问题上所产生的各种社会关系的行为规范。专利法的实质便是确认和保护发明人对其发明创造享有的专利权。

专利法上的专利权在本质上是一种民事权利，为民事权利中知识产权的一种。然而，与其它民事权利相比，专利权的历史是较短的。自 1474 年 3 月 19 日威尼斯城市共和国颁布世界上第一部专利法时算起，也不过 520 余年，而所有权等民事权利自罗马法形成算起已有几千年的历史了。这与专利权为无形的知识产权有关，也与各国的法律制度和法律传统有关。

我国是专利制度建立比较晚的国家。1984 年 3 月 12 日，我国颁布了第一部专利法。该法从当时我国的具体国情出发，借鉴国际上的成功经验，形成了一个既符合我国国情，又符合国际通行制度和惯例的现代化专利制度。实践证明，1984 年的专利法对鼓励发明创造，促进我国科技进步和经济发展以及对外科技交流和经贸往来，发挥了积极的、重要的作用。但是，随着我国改革开放事业的不断深化，我们对专利制度的了解和认识的不断深化，有必要及时修改专利法中的有关规范，以便更好地发挥专利制度的作用。为此，1992 年 9 月 4 日，我国通过了修改专利法的决定，对

1984年的专利法作了重要修改,删除了一些在今天看来已不符合实际情况的规定,更改了一些不适当的条款,增加了一些新近被国际社会认同的内容。这样,修改后的专利法更加符合实际,更加靠拢于国际标准。

为了使全社会了解和熟悉专利法,使专利法真正成为公民和法人维护自身合法权益的有力法律武器,我们编写了本书。在编写体例上,本书分为问答和案例两部分。

在问答部分,我们以1992年的专利法及实施细则为依据,以中国专利局近年发布的专利规范性文件为补充,对专利权的主体、客体、授予专利权的条件、专利申请及其审批程序、专利权的期限、终止和无效、专利实施的强制许可、专利权的法律保护等等作了具有一定深度的阐述。其中,相当一部分内容具有很强的实践性,可为人们提供直接的法律帮助。

在案例部分,我们精选了一些专利案件,除对案件的处理直接进行评析外,还从拓宽读者的知识面和开阔视野的考虑出发,对案件所涉及的有关法律问题进行了较为详细和全面的论述。由于在近几年的实务工作中,还会遇到适用1984年《专利法》的情况,所以,在主要选取1992年以后的专利案件的同时,我们还适当选取了一些专利法修改之前的案件,以利于大家对我国的专利制度有更加深入的了解和掌握。

由于时间紧迫,本书难免存在错误和不当之处,诚望各位读者不吝批评指正。

编著者

一九九六年八月

目 录

第一部分 专利法理解适用

一、专利法概述.....	(1)
〔问 01〕: 什么是专利?	(1)
〔问 02〕: 什么是专利法? 有哪些特点?	(2)
〔问 03〕: 什么是专利制度? 它有哪些特征?	(4)
〔问 04〕: 专利制度与发明奖励制度有何区别?	(5)
〔问 05〕: 专利制度是如何产生并发展起来的?	(6)
〔问 06〕: 1984 年专利法具有哪些主要特点?	(8)
〔问 07〕: 专利法是怎样进行修改的?	(9)
〔问 08〕: 专利法修改的主要内容是什么?	(10)
二、专利权的主体	(12)
〔问 09〕: 什么是发明人或设计人?	(12)
〔问 10〕: 什么是共同发明人或共同设计人?	(13)
〔问 11〕: 发明人或设计人能否成为非职务发明的专利申 请人和专利权人?	(14)
〔问 12〕: 什么是合法受让人?	(16)
〔问 13〕: 职务发明创造的含义是什么?	(18)
〔问 14〕: 职务发明专利权的归属应如何确定?	(19)
〔问 15〕: 职务发明的发明人或设计人有哪些权利?	

.....	(21)
〔问 16〕: 什么是专利法中所说的外国人?	(23)
〔问 17〕: 对台胞和台湾法人有何规定?	(25)
三、专利权的客体	(26)
〔问 18〕: 专利权的客体是指什么?	(26)
〔问 19〕: 什么是发明?	(27)
〔问 20〕: 发明专利的含义是什么?	(28)
〔问 21〕: 我国专利法所保护的发明有哪些?	(29)
〔问 22〕: 实用新型的含义是什么?	(31)
〔问 23〕: 哪些发明创造不授予实用新型专利权?	(32)
〔问 24〕: 实用新型与发明有何区别?	(33)
〔问 25〕: 什么是外观设计?	(34)
〔问 26〕: 什么是违反国家法律、社会公德、妨害公共利 益的发明创造?	(36)
〔问 27〕: 不受专利法保护的智力成果是指什么?	(37)
〔问 28〕: 什么是新颖性?	(39)
〔问 29〕: 什么是现有技术?	(40)
〔问 30〕: 现有技术公开的方式有几种?	(41)
〔问 31〕: 如何理解出版物公开?	(42)
〔问 32〕: 如何理解使用公开?	(43)
〔问 33〕: 如何理解以其他方式公开?	(44)
〔问 34〕: 什么是抵触申请?	(44)
〔问 35〕: 什么是对比文件?	(46)
〔问 36〕: 什么是优先权?	(47)
〔问 37〕: 申请在我国享有外国优先权必须具备什么条件?	(48)

〔问 38〕: 享有本国优先权应当具备什么条件?	(49)
〔问 39〕: 判断新颖性的基准有哪些?	(50)
〔问 40〕: 根据我国法律规定, 新颖性丧失的例外情形有 哪些?	(52)
〔问 41〕: 什么是创造性?	(54)
〔问 42〕: 如何适用对比文件审查发明创造的创造性?	(54)
〔问 43〕: 审查发明具有创造性的基准是什么?	(55)
〔问 44〕: 如何认定转用发明的创造性?	(56)
〔问 45〕: 如何认定用途发明的创造性?	(57)
〔问 46〕: 如何认定选择发明的创造性?	(58)
〔问 47〕: 如何认定组合发明的创造性?	(59)
〔问 48〕: 如何认定要素变更发明的创造性?	(60)
〔问 49〕: 判断发明创造的创造性时, 应注意哪些问题?	(60)
〔问 50〕: 什么是实用性?	(61)
〔问 51〕: 判断发明或者实用新型专利申请的实用性时, 应当遵循哪些原则?	(62)
〔问 52〕: 发明或者实用新型专利申请不具备实用性的情 况主要有几种?	(63)
〔问 53〕: 什么是外观设计的专利性?	(66)
四、专利申请与审查	(67)
〔问 54〕: 什么是单一性原则?	(67)
〔问 55〕: 什么是分案申请?	(67)
〔问 56〕: 分案申请应在什么时间提交?	(69)
〔问 57〕: 审查分案申请时应注意什么问题?	(70)

- 〔问 58〕：申请发明或者实用新型专利应提交哪些文件？
..... (71)
- 〔问 59〕：申请外观设计专利应提交哪些文件？ (75)
- 〔问 60〕：申请外观设计专利如何写明使用该外观设计的
产品及其所属类别？ (76)
- 〔问 61〕：专利局在什么情况下对专利申请不予受理？
..... (86)
- 〔问 62〕：什么是初步审查？ (87)
- 〔问 63〕：在专利法上，初步审查有何地位和作用？
..... (88)
- 〔问 64〕：初步审查应遵循哪些原则？ (89)
- 〔问 65〕：什么机关受理专利申请？ (92)
- 〔问 66〕：专利申请的受理条件有哪些？ (92)
- 〔问 67〕：什么是实质审查？ (93)
- 〔问 68〕：什么是复审？ (94)
- 〔问 69〕：对复审请求进行形式审查时，应主要审查哪些
内容？ (95)
- 〔问 70〕：对复审请求进行形式审查的结果是怎样的？
..... (96)
- 〔问 71〕：复审请求的前置审查是指什么？ (96)
- 〔问 72〕：复审决定有几种类型？ (98)
- 〔问 73〕：专利登记簿如何设置、查阅、复制和保存？
..... (98)
- 〔问 74〕：专利公报应登载什么内容？ (99)
- 〔问 75〕：向专利局申请专利和办理其他手续时，应当缴
纳哪些费用？ (100)
- 〔问 76〕：专利费用如何缴纳？ (103)

〔问 77〕：专利费用应在何期限内缴纳？	(105)
〔问 78〕：专利费用如何减缓？	(106)
五、专利权的享有和实施许可	(108)
〔问 79〕：什么是专利权人的权利？	(108)
〔问 80〕：专利权人依法享有哪些权利？	(109)
〔问 81〕：专利权人的义务有哪些？	(112)
〔问 82〕：不视为侵犯专利权的行为包括哪些？	(114)
〔问 83〕：什么是专利实施许可合同？	(116)
〔问 84〕：如何签订专利实施许可合同？	(121)
〔问 85〕：专利实施许可合同如何备案？	(129)
〔问 86〕：强制许可的含义是什么？	(132)
〔问 87〕：强制许可的种类有哪些？	(132)
〔问 88〕：申请强制许可的程序是怎样的？	(134)
〔问 89〕：计划许可是指什么？	(135)
六、专利权的期限、终止和无效	(137)
〔问 90〕：什么是专利权的期限？	(137)
〔问 91〕：什么是专利权的终止？	(138)
〔问 92〕：什么是专利权的放弃？	(139)
〔问 93〕：什么是专利权的撤销？	(140)
〔问 94〕：我国引进撤销程序的主要原因是什么？ ...	(140)
〔问 95〕：请求撤销专利权的形式条件是什么？	(141)
〔问 96〕：请求撤销专利权的理由是什么？	(142)
〔问 97〕：如何对撤销专利权的请求进行审查？	(142)
〔问 98〕：撤销专利权的决定何时生效？	(143)
〔问 99〕：什么是专利权的无效？	(144)

〔问 100〕：请求宣告专利权无效的形式要件是什么？	
.....	(144)
〔问 101〕：宣告专利权无效的理由是什么？	(145)
〔问 102〕：如何进行请求宣告专利权无效的审查？	
.....	(146)
〔问 103〕：宣告专利权无效的决定何时生效？	(147)
〔问 104〕：专利权撤销和宣告专利权无效的效力是怎样的？	
.....	(148)
七、专利代理	(149)
〔问 105〕：什么是专利代理？	(149)
〔问 106〕：专利代理的特征是什么？	(150)
〔问 107〕：专利代理的作用是什么？	(151)
〔问 108〕：什么是专利代理人？	(153)
〔问 109〕：专利代理人的条件是什么？	(154)
〔问 110〕：专利代理人的任务是什么？	(154)
〔问 111〕：专利代理人在代理专利申请业务时应注意哪 些问题？	(156)
〔问 112〕：如何代理专利申请阶段的专利事务？	(159)
〔问 113〕：专利代理终止的情形有哪些？	(161)
〔问 114〕：在发生专利代理移交时，如何进行专利代理 移交工作？	(163)
〔问 115〕：什么是专利代理机构？	(166)
〔问 116〕：什么是涉外专利代理？	(167)
〔问 117〕：涉外专利代理程序是怎样的？	(168)
〔问 118〕：涉外专利代理机构有哪些？	(169)
〔问 119〕：涉台专利代理机构有哪些？	(171)

〔问 120〕：涉外专利代理应注意哪些问题？	(171)
------------------------------	-------

八、专利权的保护..... (174)

〔问 121〕：什么是专利权的保护？	(174)
--------------------------	-------

〔问 122〕：专利侵权行为的定义及其构成要件是怎样的？	(175)
---------------------------------------	-------

〔问 123〕：专利权的保护范围是什么？	(177)
----------------------------	-------

〔问 124〕：确立专利保护范围一般采取何种原则？	(177)
------------------------------------	-------

〔问 125〕：专利权保护范围怎样确定？	(178)
----------------------------	-------

〔问 126〕：专利侵权的处理机关是什么？	(180)
-----------------------------	-------

〔问 127〕：什么是专利诉讼时效？	(181)
--------------------------	-------

〔问 128〕：如何对专利权进行行政保护？	(182)
-----------------------------	-------

〔问 129〕：如何对专利权进行民事保护？	(183)
-----------------------------	-------

〔问 130〕：如何对专利权进行刑事保护？	(183)
-----------------------------	-------

九、专利纠纷的解决..... (185)

〔问 131〕：专利纠纷有哪几类？	(185)
-------------------------	-------

〔问 132〕：什么是专利行政纠纷案件？	(185)
----------------------------	-------

〔问 133〕：什么是专利申请权纠纷？	(187)
---------------------------	-------

〔问 134〕：什么是专利权属纠纷？	(189)
--------------------------	-------

〔问 135〕：什么是专利许可合同纠纷？	(189)
----------------------------	-------

〔问 136〕：怎样确认专利合同主体资格是否合法？	(190)
------------------------------------	-------

〔问 137〕：如何审查专利许可合同的内容和形式是否合 法？	(190)
---	-------

〔问 138〕：如何根据专利许可合同双方的权利义务，确	
-----------------------------	--

- 定违约责任? (191)
- 〔问 139〕: 专利许可合同的纠纷如何处理? (192)
- 〔问 140〕: 专利权转让的法律特征是怎样的? (193)
- 〔问 141〕: 专利权转让合同的必备条款有哪些? (193)
- 〔问 142〕: 专利权合同纠纷如何处理? (194)
- 〔问 143〕: 在专利侵权诉讼中当事人均拥有专利权应如何
何处理? (194)
- 〔问 144〕: 专利侵权纠纷的民事责任是怎样的? (195)
- 〔问 145〕: 专利侵权损害赔偿额的计算方法有哪几种?
..... (196)
- 〔问 146〕: 专利刑事案件的受案范围是什么? (198)
- 〔问 147〕: 什么是假冒他人专利? (198)
- 〔问 148〕: 什么是擅自向外国申请专利, 泄露国家重要
机密? (199)
- 〔问 149〕: 什么是专利局工作人员的循私舞弊? (199)
- 〔问 150〕: 专利刑事案件的诉讼的管辖是怎样的?
..... (200)
- 〔问 151〕: 在专利侵权案件中, 怎样正确处理当事人举
证和人民法院查证的关系? (201)
- 〔问 152〕: 在购买他人的侵权产品上标贴上自己的注册
商标、厂名、住所, 再销售给经销商的行为
是制造还是销售的侵权行为? (202)
- 〔问 153〕: 在技术转让合同中, 转让方非法将他人专利
作为自己所有或持有的技术成果转让给受让
方, 受让方因不知是他人专利而实施引起的
专利侵权诉讼, 应否承担责任? (202)
- 〔问 154〕: 按合理许可使用费确认赔偿, 应依据什么