

蒋志培·著

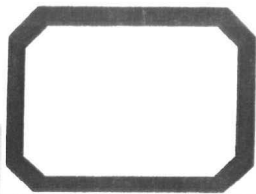
ZHISHI CHANQUAN | FALU SHIYONG SHIWU WENDALU

知识产权 法律适用实务

问答录

本书辑录了200多个知识产权法律适用实务问题，这些问题均摘自最高人民法院民三庭即知识产权庭庭长蒋志培博士的个人网站。这是我国第一个由法官个人建立维护的较为全面的知识产权法律网站，其中有大量篇幅是蒋志培博士对各地网友所提问题进行的答疑解惑。

人民法院出版社



ZHISHI CHANQUAN FALU SHIYONG SHIWU WENDALU

知识产权 法律适用实务

问答录

最高人民法院审判委员会委员
民事审判第三庭庭长 **蒋志培** 博士 著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权法律适用实务问答录/蒋志培著. - 北京:
人民法院出版社, 2004.2
ISBN 7-80161-716-9

I. 知… II. 蒋… III. 知识产权法-法律适用-中
国-问答 IV. D923.405

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 007598 号

知识产权法律适用实务问答录

最高人民法院审判委员会委员
民事审判第三庭庭长

蒋志培博士 著

责任编辑 陈燕华 陈海光

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市朝阳区安慧北里安园甲 9 号 (100101)

电 话 (010) 65290583(责任编辑) 65290516(出版部)
65290558 65290559(发行部)

网 址 www.courtpress.com

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市大丰印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 440 千字

印 张 16

版 次 2004 年 2 月第 1 版 2004 年 2 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80161-716-9/D·716

定 价 28.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

编者的话

当今世界，随着世界经济、科技一体化和世界贸易自由化过程的加快，传统经济形态逐渐向知识经济转化，以信息技术为主要标志的科技进步日新月异。知识经济的快速发展预示人类的经济社会生活将发生新的巨大的变化。

在我国已经加入世界贸易组织的今天，知识产权这一在十多年前还鲜有人闻的名词，现在已渗入社会层次的方方面面。随着人们对知识产权的逐渐重视，维权意识从深处迸发出来，各类型的纠纷层出不穷。另一方面，由于我国的知识产权法律、法规还在完善之中，仲裁、审判也在痛苦的磨砺，人们社会的法律意识还十分薄弱，甚至还不懂得用法律的武器来保护自己，致使不少当事人陷入纠纷之中，不能自拔。

其实，知识产权是知识经济迅猛发展的附带物和反作用“引擎”，也是每个人应受法律保护的合法权益。编者认为，只有继续加强普法教育，利用各种途径向人民群众传播有关知识产权法律保护的理念、方法和途径等，这才是根本。

本书文章皆摘自最高人民法院民三庭即知识产权庭庭长蒋志培博士的个人网站。该网站的网址是：www.chinaiprlaw.com。这应该我国第一个由法官个人建立维护的较为全面的知识产权法律网站，其中有大量篇幅是蒋志培博士对各地网友所提问题进行答疑解惑。本书收集了200多个法律适用实务问题，经过蒋志培博士的允许，将它们编辑起来奉献给大家，希望可以帮助更多的在知识产权领域遇到困难的朋友。

编辑本书还有一个特殊的原因：蒋志培博士是我的父亲，我

自小就总是看到父亲在桌前读书写字，那时候，家里条件差，只有一间平房，既是卧室，也是书房。所以我一直是在父亲的笔耘声中入睡。半夜醒来，父亲还在写……。我长大了，也读了法律，开始懂得了父亲工作的意义。四年前父亲建立了这个网站，他工作以外的时间几乎都用在了这个网站上。特别是回答各地读者的邮件，常常是用夜晚和凌晨的时候，不少积蓄也贴在了这个网站上。父亲除了本职工作外，是在尽力用他的知识来为读者服务。几年来父亲回答了读者大量的邮件，有一部分邮件登载在该网站的问题解答中。本书即是从网站登载的问题中又进行筛选编辑而成。涉及知识产权法律适用的各个领域，还有不少其他法律问题。编辑时对原信进行了整理和修改，使问题更加清楚、重点突出，对所做的答复也逐一进行了校对。我也十分敬佩那些与父亲探讨问题的网友，他们切中要害的专业问题和精辟的评论，给了我极深的启迪。提出编辑这本书，父亲很高兴。我也终于能帮助父亲做事了，这或许也预示着我法律生涯的开始。

蒋 凌

二〇〇三年六月十八日

目 录

编者的话..... (1)

一、知识产权总类

如何做好我国入世后的知识产权审判工作
——蒋志培庭长答记者问..... (3)

WTO 与知识产权的司法保护
——蒋志培博士做客人民网强国论坛..... (29)

如何保护网络环境下的知识产权
——蒋志培博士做客新华网与网友交流..... (45)

二、著 作 权

1. 对他人作品进行摘编侵犯作者的修改权和保护作品
完整权吗? (61)

2. 我的一篇文章被他人剽窃, 我对该文章享有的著作
权能否得到保护? (61)

3. 图书出版中有的作品发生著作权权利瑕疵, 作者和
出版者为此发生纠纷该如何处理? (63)

4. 其他公司在其网页上使用了我公司产品的图片, 我
公司该怎么办? (63)

5. 摄影作品被侵权后如何请求法律保护? (64)

6. “默示许可”是一种对网上著作权的权利限制吗? (65)

7. 博士生论文写作中“引用”他人作品是否也涉及著作
权法律问题? (66)
8. 我可以摘登贵网站的文章吗? (68)
9. 英语习题集著作权是否能得到法律的保护? (69)
10. 城市交通图是否受到著作权法的保护? (70)
11. 互联网站转载、摘编他人作品行为构成侵犯著作
权? (71)
12. 民间文学作品的著作权是否受到保护? (73)
13. 发现某出版社未经许可, 一年内3个时间、3个版
本, 我该怎么办? (74)
14. 美国中文财经网站能否制止谷溪网站抄袭行为? (75)
15. 图片、插图等作品的稿酬如何支付? (76)
16. 侵害摄影作品著作权的经济损失如何计算? (78)
17. 建设“数字图书馆”应当注意哪些著作权法律问
题? (79)
18. 互连网网页的链接是否构成侵犯著作权? (80)
19. 最高法院网络著作权司法解释规定的网络服务提
供者是否等同于ISP或者ICP吗? (84)
20. 什么是著作权的双重属性? (85)
21. 著作权人排除自己作品被法定许可使用的声明何
时做出? (85)
22. 计算机网络作品著作权应当受到法律保护么?
——就网络环境下著作权保护答某记者问 (87)
23. 什么叫做网络作品? 网络作品受著作权法保护吗? (87)
24. 网络作品的作者或者其他著作权人对其网络作品
享有哪些法定著作权? (88)
25. 对网络作品的使用权, 法律有什么限制? (89)
26. 网络环境下作品适用的“默认许可”的含义是什
么? (90)
27. 2001年10月修改前的著作权法保护网络作品传播

- 权吗? (90)
28. 网络是“盗版的天堂”，在网络上无著作权保护，
这种观点产生有思想方法的根源吗? (91)
29. 侵犯网络作品著作权的行为有哪些? 应当承担何
种法律责任? (92)
30. 网络服务商的法律责任是什么? (93)
31. 网络作品的著作权人受到侵害如何获得法律救济? ... (93)
32. 我设立网站的内容被他人剽窃，我能否提起诉讼?
我应该注意哪些问题? (94)
33. 涉外的网络著作权纠纷应当如何管辖? (95)
34. 如何做才能避免转载他人网络作品构成侵权? (96)
35. 请您介绍一下我国法院受理网络纠纷案件的情况? ... (98)
36. 审理网络知识产权纠纷案件，法官所面临的难题是
什么? (99)
37. 请您谈谈对我国首例唱片公司诉网络服务商侵权纠
纷案件的看法? (100)
38. 请您对人民法院如何应对网络知识产权法律新问
题的挑战? (101)
39. 剽窃抄袭的法律依据是什么? (102)
40. 我的作品同时具有著作权与外观设计专利权，他人
侵权我作品的权利，我该采取何种措施? (103)
41. 我创作的立体图形，他人可以随意使用吗? (104)
42. 他人将我的美术作品申请了外观专利设计，对此种
著作权与外观设计专利权发生冲突，该如何处理?
如果该行为构成侵权，该如何进行民事赔偿? (105)
43. 图书馆对馆藏图书如何进行合理使用? 将藏书上载
图书馆的互联网页能否涉嫌侵犯著作权? (106)
44. 产品说明书和产品样本，是否受到我国著作权法的
保护? (107)
45. 我所设计的一个标志，一个外商支付人民币 1000 元

要使用, 该标志的权利我该如何保护?	(108)
46. 请教盗版的含义是什么?	(109)
47. 非法广告是否属于著作权法第四条规定的作品?	(110)
48. 谁是此起侵犯专有出版版权纠纷的合格原告?	(110)
49. 犯了侵犯他人作品著作权的错误, 如何纠正?	(111)
50. 如何计算侵犯著作权的损害赔偿额?	(114)
专题解答	(116)
如何理解和适用最高法院著作权法司法解释.....	(116)

三、计算机软件

1. 对破解大型计算机软件侵权网站的行为该如何处理?	(139)
2. 这个计算机软件的著作权应当归谁所有?	(140)
3. 对计算机程序进行反向工程违法吗?	(141)
4. 使用盗版软件开发出的计算机程序, 是否受到法律的保护?	(143)
5. 我投入精力开发的计算机程序能否进行著作权登记或者进行专利权申请?	(144)
6. 日本学者提出计算机网络域名属于一种债权, 您对域名权利性质有何见解?	(145)
7. 中国法院会受理外国公司因计算机网络域名引起的纠纷吗?	(147)
8. 从网站免费下载权属不明的计算机软件, 有违法侵权风险吗?	(149)
9. 你许可某公司代理销售我公司新研制涉及计算机软件新产品, 在签订有关“代理”合同中, 如何对我公司的知识产权进行保护?	(150)
10. 如何运用知识产权法律保护我开发的一套计算机软件?	(152)

11. 侵犯计算机软件著作权, 如何计算损害赔偿数额? (152)
12. 未经许可将他人计算机程序上网传播应当承担何种法律责任? (154)
13. 营利使用盗版软件, 是否承担著作权法律责任? (155)
14. 买一套计算机软件, 能否装在公司的多台计算机上使用? (156)
15. 我销售产品是否侵犯我公司的知识产权? 何种知识产权? (157)
16. 中国法院审判侵犯计算机软件著作权纠纷案件适用“接触加相似”的原则吗? (159)
17. 我参与编写的计算机程序在著作权权属、侵权等都遇到麻烦, 该如何应对? (160)

四、专 利 权

1. 我在日本神户大学就读并撰写《专利侵害时等同原则的运用》, 您能提供中国法院适用等同原则的判例吗? (163)
2. 专利侵权诉讼的侵权损害赔偿与当事人的诉讼请求如何掌握? (167)
3. 公司已经被吊销法人资格, 还有权请求专利无效吗? (168)
4. 留置抵债是否可以抗辩专利侵权? (169)
5. 共有人一方实施共有专利权要经过其他共有人同意吗? (170)
6. 我博士生导师进行职务发明专利创造的正当权益能否得到保护? (171)
7. 后续专利技术发明者使用在先专利技术的法律义务是什么? “国际专利”要逐个国家申请吗? (173)
8. 专利代理人误写专利文件给专利权人造成损失, 他

- 本人或者其所在的代理机构如何承担责任? (175)
9. 发明方法专利纠纷案件在审判中就所争议生产方法,
如何在法庭中举证质证? (176)
10. 专利普通实施许可合同的受让人能否提出诉前禁
令的申请? (177)
11. 对发明专利申请过程中担心信息泄漏可能会受到
侵权, 应当如何办? (178)
12. 一项“饮食产品新思路”能否获得专利权保护? (180)
13. 如何确定对专利的临时保护期? 这样的专利间接
侵权该如何处理? (182)
14. 专利独占实施许可合同的实施许可地区条款不清
楚而纠纷, 该如何解决? (184)
15. 对强制许可专利裁决不服的诉讼应当如何进行? (185)
16. 尚未申请专利的技术是否受到法律的保护? (186)
17. 对被专利权无效的决定还有意见, 应当如何处理? ... (186)
18. 如何避免侵犯他人专利权? (187)
19. 发现他人对我的实用新型专利小部分修改后投产使
用, 算不算侵权? 如果受到侵权该如何处理? (190)
20. 使用失效专利技术会遇到法律麻烦吗? (191)
21. 这起专利侵权诉讼是否应当中止? (192)
22. B2B 电子商务的交易模式能否申请专利权? (192)
23. 面对侵犯知识产权的行为, 该怎么办? (193)
24. 使用购买的设备, 是否构成侵犯专利权? (194)
25. 我的技术成果被侵犯该如何办? (196)
26. 中国加入 WTO 后, 对药品如何进行专利保护? (197)
27. 这份“专利授权委托书”是否受法律保护? (198)
28. 我公司能否作为专利侵权纠纷案件的利害关系人
提起诉讼? (199)
29. 在侵犯专利权诉讼中, 法官判断是否构成侵权的
等同原则是什么含义? (201)

30. 如何适用专利诉讼前财产保全和临时禁令?	(202)
-------------------------------	-------

五、商 标 权

1. 我研究中日商标近似判断问题, 您能提供中国的有关研究资料吗?	(207)
2. 商标、专利法中规定的诉前禁令、证据保全如何适用?	(208)
3. 某地企业告我公司侵犯他们著名商标, 我公司应当怎么办?	(209)
4. B公司及C公司的行为, 是否已构成侵犯商标权? ...	(210)
5. 外国驰名商标权在中国能得到保护吗?	(211)
6. 从我国加入世界贸易组织的角度, 商标法对侵犯商标权的法律责任制度应当做那些完善?	(215)
7. TRIPs 协议对商标侵权赔偿有要求吗?	(216)
8. 目前我国商标法法律实施存在什么问题吗?	(217)
9. 能否再进一步谈谈对改善行政执法有什么更具体的建议?	(218)
10. 入世后, 我国如何做才能在知识产权执法上达到TRIPs 协议规定的标准?	(220)
11. 将他人驰名商标注册为计算机网络域名、商标与网络域名发生冲突的纠纷如何处理?	(221)
12. 涉及汽车与汽车警报器商标权争议如何处理?	(222)
13. 注册不当商标撤销申请的期限如何掌握?	(223)
14. 如何判断侵犯商标权的侵权行为?	(224)
15. 涉及公开征集的商标图案的权益如何保护?	(231)
专题解答	(233)
如何理解和适用最高法院最新商标法司法解释.....	(233)

六、反不正当竞争

1. 如何认定知名商品和不正当竞争行为? (267)
2. 同业竞争者是否可向法院起诉竞争对手冒用他人
质量认证标志的不正当竞争行为? (268)
3. 对我公司“跳槽”的专业技术人员和其所去的公
司, 我公司能提起侵犯商业秘密诉讼吗? (271)
4. 商业秘密有新颖性吗? (273)
5. 知识产权与商业秘密有什么不同吗? (275)
6. 该公司与全体职工订立《商业秘密保护合同》的
约定, 是“竞业禁止条款”吗? (276)
7. 专有技术、非专利技术与技术秘密的区别是什
么? (278)

七、合 同

1. 该份技术合同发生法律效力吗? (281)
2. 该公司对其技术转让的行为, 是否构成违约或者侵权,
我该如何处理? (282)
3. 员工在某公司工作期间创造的技术成果归谁所有?
该员工离开原公司后, 还有无对原公司信息的保
密义务? (284)
4. 最高人民法院关于审理技术合同纠纷案件若干问题
的纪要何时能够公布? (285)
5. 这份作者与出版社订立的出版合同是否有效? (286)
6. 外国设计师在订立委托设计合同中, 如何注意保护
自己的权利? (288)
7. 电脑维修过程中造成硬盘中储存资料损坏, 谁应当
承担的法律责任? (289)

8. 人民法院如何认真贯彻执行合同法, 做好技术合同
 审判工作? (290)
9. 如何评价合同法颁布之前的全国技术合同审判工作? (291)
10. 人民法院技术合同审判工作的成绩体现在哪些方面? (292)
11. 技术合同审判的司法原则是什么? (294)
12. 新合同法颁布实施对技术合同纠纷案件审判具有
 什么意义? (295)
13. 在审判技术合同纠纷案件中如何适用合同法总则
 部分的规定? (296)
14. 在审判技术合同纠纷案件中, 要注意适用那些合
 同法总则部分的法律规定? (296)
15. 还要注意贯彻实施合同法总则那些新制度、新规
 定? (299)
16. 依据合同法的规定, 如何支付违约金? (300)
17. 合同法对技术合同纠纷的诉讼时效有何规定? (300)
18. 合同法分则中专门规定了技术合同问题, 人民法
 院在适用这些规定时要注意哪些问题? (301)
19. 人民法院在技术合同案件审判中, 对原技术合同
 法与合同法技术合同规定的适用如何衔接? (304)
20. 合同法对技术合同主体有哪些要求? (306)
21. 订立技术合同有哪些手续? (306)
22. 对技术转让中发现转让的技术有缺陷, 如何处理? ... (307)
23. 最高人民法院对做好技术合同审判工作有哪些新
 的要求? (308)

八、诉讼程序

1. 人民法院对计算机网络著作权纠纷案件依据何标
 准进行管辖? 网络新闻可以随便转载吗? (313)

2. 中国知识产权司法保护网站 (www.chinaiprlaw.com) 的咨询答复, 能否作为诉讼的依据? (316)
3. 知识产权纠纷的共同诉讼案件, 应该如何进行诉讼管辖? (318)
4. 我们对高级法院的终审可以提出上诉吗? (320)
5. 拖欠我公司计算机软件使用费的纠纷, 应当由法院那个审判庭受理审判? (321)
6. 涉及证券咨询公司“咨询产品”的侵权纠纷案件, 依法该如何确定其诉讼管辖? (321)
7. 我的专利权受到侵犯, 应该如何向法院提起诉讼? 我能否不聘请律师代理诉讼? (322)
8. 侵权产品被海关扣押, 权利人拟提起侵权之诉, 应当向哪里的人民法院起诉? (323)
9. 此案我提出再申请求有把握吗? (324)
10. 关于企业破产后, 对原企业名称还能否保护? 谁能作为诉讼主体来提起诉讼? (326)

九、知识产权犯罪

1. 请您谈一下我国法院运用刑法武器, 惩治知识产权犯罪的情况? (331)
2. 我国刑法有惩治知识产权犯罪的条款吗? (331)
3. 新刑法对知识产权犯罪有何新的规定? (332)
4. 知识产权犯罪有几类? 如何处罚? (333)
5. 著作权犯罪的“违法所得数额较大”和“有其他严重情节”, “违法所得数额巨大”和“有其他特别严重情节”如何掌握? (334)
6. 销售侵权复制品罪的“违法所得数额巨大”如何掌握? (336)
7. 请您评论一下某些地区盗版犯罪突出, 但移送人民

- 法院的刑事案件不多的情况? (336)
8. 怎样将知识产权犯罪嫌疑人送上法庭? (337)
9. 知识产权行政执法机关执法中发现犯罪嫌疑人该如何处理? (338)
10. 对侵犯知识产权犯罪行为, 能否单独提起民事诉讼? (338)
11. 储存待售的盗版图书的价值, 应否计算在非法经营额中? (339)
12. 涉嫌商标犯罪的非法经营额和违法所得, 应当如何理解? (341)
13. 我朋友因涉嫌寻衅滋事犯罪被拘留, 请问对此犯罪我国刑法是如何规定的? (341)
14. 对侵犯知识产权、制假、贩假等犯罪行为打击不力的症结在哪里? (342)
15. 假冒化肥与真化肥是否属于同一种商品? 对涉及假冒化肥犯罪的罚金刑如何适用? (343)
16. 这几年人民法院追究盗用他人已注册商标、出售假冒商品的情况如何? (344)
17. 请您评价我国对假冒侵权盗版等行为打击惩处的现状? (345)
18. 我国刑诉法等法律法规将商标犯罪侦查权转给公安机关, 是否会影响打击犯罪? (346)
19. 我这样的情况, 怎样打官司呢? (347)

十、其 他

1. 有关单位授予“咨询奖励”属于知识产权吗? (351)
2. 单位冒用我的压力容器检测人员证书和印章签发产品质量合格证书, 我该怎么办? (351)
3. 在我国制定有关政策或者立法过程中是否应当征求

- 相关产业的意见? (354)
4. 您是否能介绍一下中国最高人民法院的审判职能和
法官任命的情况? (356)
5. 我正在做关于中国户口制度改革的论文, 您能谈谈
对此问题的看法么? (358)
6. 我能要回我的3万元欠款么? (362)
7. 我对下列法律自学考试复习题的答案正确吗? (363)
8. 知识产权保护与打击假冒伪劣商品有什么不同吗? ... (367)
9. 在网上“骂街”也要承担法律责任吗? 蒋法官答《法
律与生活杂志》记者问 (368)
10. 有人说计算机网络环境下不讲道德, 您如何评价这种
观点? (369)
11. 网络上的道德与现实生活中道德有距离吗? (369)
12. 在网络上人们彼此互不相识, 有时也不知道被害
人的身份, 侵权人是否能减轻责任? (370)
13. 网络上侵权承担法律责任的, 不多见吧? (370)
14. 网络侵权的赔偿责任如何承担? (371)
15. 网络服务商对他人通过自己经营的网络实施侵权
行为, 承担法律责任吗? (372)
16. 网络服务商的过错侵权责任如何认定? (372)
17. 我国有无网络服务商承担法律责任的具体规定
吗? (373)
18. 您如何评价网络事业发展与法制建设的关系? (374)
19. 某公司在网络上发布不负责任的信息造成我公司
损失, 采取法律途径解决有何法律依据? (375)
20. 中国最高法院能否发挥美国最高法院决定总统人
选的职能? (376)
21. 未经许可使用他人肖像, 肖像权人能否得到法律
保护? (379)
22. 您能对计算机网络的性质、证据认定、ISP的法