

中国审判理论研究丛书
中国审判理论研究会知识产权审判理论专业委员会



中国知识产权 审判研究

(第五辑)



主 编：钱 锋

STUDY ON CHINESE IPR TRIALS



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

中国审判理论研究会知识产权审判理论专业委员会



中国知识产权 审判研究

(第五辑)

STUDY ON CHINESE IPR TRIALS



主 编：钱 锋



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

中国知识产权审判研究. 第5辑 / 钱锋主编. —北京: 法律出版社, 2015. 4

ISBN 978 - 7 - 5118 - 7631 - 7

I. ①中… II. ①钱… III. ①知识产权—民事诉讼—审判—研究—中国 IV. ①D923.404

中国版本图书馆CIP数据核字(2015)第045381号

中国知识产权审判研究(第五辑)
钱 锋 主编

策划编辑 韦钦平 夏旭日
责任编辑 夏旭日
装帧设计 贾丹丹

© 法律出版社·中国

开本 720毫米×960毫米 1/16

版本 2015年4月第1版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 三河市兴达印务有限公司

印张 42.25 字数 736千

印次 2015年4月第1次印刷

编辑统筹 大众出版分社

经销 新华书店

责任印制 沙 磊

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 7631 - 7

定价:98.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编审委员会

主 任：沈德咏

副主任：李少平

委 员：

公丕祥 王利明 王胜明 甘藏春 陈卫东

李 林 张文显 赵秉志 奚晓明 徐显明

曹守晔 黄 进 景汉朝

编辑委员会

顾 问：奚晓明

主 编：钱 锋

副主编：宋晓明 曹守晔 陈 彬

成 员：

刘春田 吴汉东 李玉生 胡淑珠 徐春建 金克胜

丁广宇 王艳芳 喻志强 肖 艳 黑小兵 付 莎

编辑部

成 员：

韩建英 韦钦平 丁文严 王文钧 朱新林 夏旭日

中国审判理论研究会

知识产权审判理论专业委员会名单

主 任：钱 锋

常务副主任：宋晓明

副主任：陈 彬 刘媛珍 胡淑珠 徐春建 刘春田

吴汉东

秘书长：金克胜

副秘书长：王艳芳 喻志强

秘书处工作人员：

曹佳音 肖 艳 黑小兵 付 莎

目 录

审判动态

(一) 综合动态

1. 2013 年中国法院知识产权司法保护状况 3
2. 2013 年中国法院知识产权司法保护 10 大案件、10 大创新性案件
和 50 件典型案例名单 17

(二) 研讨活动

3. “互联网环境下商标侵权与垄断问题国际研讨会”
会议综述 24

黑小兵 唐 峯

审判研究

(一) 著作权

4. 涉微博著作权问题研究 33
5. 古画临摹复制者的邻接权保护 48
- 古画保护传承与知识产权文化建设 48
6. 网络环境下博客及 BBS 知识产权保护问题研究 60
7. 体育赛事节目网络直播侵权纠纷审理进路之检讨 72
- 独创性评定、请求权涵摄与衡平保护 72
8. 信息网络传播权的动态演进与司法应对 83
9. 多网融合下的版权问题探析 94
10. 计算机软件鉴定之程序问题检讨与机制设计 106
- 以计算机软件侵权诉讼为视角 106
11. 网络著作权案件中优势证明规则的适用 119

姜 颖 穆 颖

杨 静

刘虹蕴

于 是

孙海龙 赵 克

许继学

蒋 强

钟 拯

(二) 商标权

12. 姓名权作为在先权利在《商标法》框架下的保护现状分析 129
- 以《商标法》第 32 条为研究对象 129
13. 特殊地名商标专用权与地名使用冲突问题分析 146
- 以“汤沟”驰名商标为分析样本 146

周 波

曹守军

14. 网络环境下对商标使用行为的界定	高鲁军 刘 鹏	155
15. 商标合理使用的“髓”与“形”		
——以判断标准为核心的制度建构	王丽平 胡 浩	164
16. 知识产权犯罪附带民事诉讼问题探讨		
——以侵害注册商标专用权犯罪为视角	严卫东	176
(三) 专利权		
17. 专利创造性判断的证据规则	石必胜	182
18. 专利法意义上的“公知常识”辨析	焦 彦	194
19. 论专利侵权诉讼中禁止反悔原则的合理适用	胡伟华	203
20. 职务发明制度的比较与借鉴	曹世海	210
21. 垄断协议与专利许可交叉问题研究	穆 颖	222
22. 外观设计专利侵权判定问题研究	马云鹏	231
23. 专利权利要求解释的若干问题探讨	刘建红 郑正坚	250
(四) 其他		
24. 《反不正当竞争法》视域下的关联主体借用资源投标行为分析		
——以司法审判中的法律适用为视角	杜长辉 宋旭东	257
25. 商业秘密和竞业禁止的关系	蒋利玮	267
26. 侵害商业秘密刑民交叉案件之异态与修正	王 沁	276
27. 关于商业秘密认定中新颖性标准的思考	汤茂仁	283
28. 论证据保全措施在商业秘密侵权案件中的适用及完善	郭 伟	294
29. 技术合同违约行为的审查判断	欧修平	306
30. 从谦抑司法看对限制最低转售价格协议的审查	喻志强	313
31. 知识产权被许可人诉讼地位的理论审视与制度完善		
——缘起于被许可人提起侵权之诉的司法困惑	金民珍 凌宗亮	321
32. 知识产权司法政策对法官自由裁量权的引导	宫小汀 陈 聪	332
33. 论服务商信息披露义务与公民个人信息信息保护的司法平衡		
——从规范法官审判权行使的角度	李 颖	339
34. 在特许经营纠纷中关于“两店一年”规定的理解与适用	陶 钧	353
35. 论谦抑原则在知识产权刑事保护中的适用		
——以侵害著作权犯罪为视角	陈 允 赵文杰 周 华	367
36. 知识产权侵权诉讼中“证据披露—举证妨碍”制度之探索适用		
——以查明权利人的实际损失或侵权人的侵权获利为落脚点	张学军 朱文彬	378

37. 专家证人制度在知识产权诉讼中的运用实践及其完善	宋 健	394
-----------------------------	-----	-----

案例研究

(一) 著作权

38. 假画拍卖委托人的著作权侵权责任认定 ——赵建成与北京琴岛荣德国际拍卖有限公司、 赵心侵害著作权纠纷案评析	苏志甫	415
39. 广播体操等功能性肢体动作著作权问题研究 ——中国体育报业总社与广东音像公司、豪盛公司侵害 著作权纠纷案	洪成宇	422
40. 柳红诉吴晓波、中信出版股份有限公司、北京市新华书店 王府井书店著作权权属、侵权纠纷案	刘虹蕴	428

(二) 商标权

41. 当商标权利发生冲突时如何保护在先权利 ——丹东康齿灵牙膏有限公司诉广东省恒通工贸发展 公司侵害商标权纠纷案	陈永华	438
42. 将零部件的注册商标标注在组装的商品上构成侵权 ——瑞士 ABB 公司诉深圳旭明公司侵害商标专用权 纠纷案评析	祝建军	445
43. 商标近似侵权判定中的混淆性近似判断标准 ——龙庆公司诉远创公司侵害注册商标专用权纠纷案	王 姝 贾友成	452
44. 攀附商标声誉行为及其法律规制	姚建军	460
45. 使用具有行业标准含义标识的侵害商标权认定 ——浙江西依依电气有限公司诉温州专源电气有限 公司侵害商标权纠纷案	包素素 王海亮	469
46. 利用不具标识功能的酒瓶不构成商标侵权 ——评广东燕京啤酒有限公司诉赣州市京都啤酒有限公司 侵害商标权纠纷案	邹征优	474
47. 试论侵害注册商标专用权案件的审理 ——从一起非典型民刑交叉案件的角度	温锦资	478

(三) 专利权

48. 湖南高雷同层排水科技有限公司诉张超专利权权属纠纷案 程 婧 488
49. 特殊组件产品外观设计专利的侵权判定
——上海稚宜乐商贸有限公司诉广东五星玩具有限公司、
杨磊真侵害专利权纠纷案 朱 丹 496
50. 天津威科真空开关有限公司诉天津市智合电器有限公司、
洛阳晨诺电气有限公司侵害外观设计专利权纠纷案 裴 然 刘震岩 504

(四) 其他

51. 南京国资绿地金融中心有限公司诉江苏紫峰绿洲酒店管理
有限公司侵害著作权、商标权、不正当竞争案 周 晔 515
52. 冯某诉福建省高速公路有限责任公司滥用市场支配
地位纠纷案 蔡 伟 陈 颖 524
53. 网络环境下商业诋毁行为的司法认定 刘娟娟 535

调研报告

54. 计算机软件纠纷法律问题调研报告 北京市朝阳法院民三庭 547
55. 关于著作权、商标权关联案件审理情况的调研报告
安徽省高级人民法院民三庭课题组 594
56. 电子商务知识产权司法保护的调查研究
北京市高级人民法院民三庭 619
57. 知识产权民事侵权赔偿问题规范化解决之道
——以 A 市中院为研究样本
郑志柱 龚麒天 谢 平 杨晓怡 蔡健和 徐智媛 630
58. 佛山市中级人民法院关于知识产权诉讼禁令案件审理情况的
调研报告 刘建红 余珂珂 646
59. 《民事诉讼法》修改后的证据制度实施情况调研
泰州中院知识产权庭 663

审判动态

(一) 综合动态

2013 年中国法院知识产权司法保护状况

引 言

2013 年是人民法院贯彻落实党的十八大精神的开局之年,是实施“十二五”规划承上启下的关键一年,是人民法院知识产权审判工作实现新发展的一年。人民法院在以习近平同志为总书记的党中央坚强领导下,在全国各级人民代表大会及其常务委员会的有力监督下,坚持以邓小平理论、“三个代表”重要思想、科学发展观为指导,认真贯彻习近平总书记系列重要讲话精神,忠实履行宪法和法律赋予的职责,紧紧围绕“让人民群众在每一个司法案件中都感受到公平正义”的目标,牢牢坚持服务大局、司法为民、公正司法,全面加强知识产权审判工作,积极实施国家知识产权战略,发挥知识产权司法保护的主导作用,深化知识产权司法体制改革,推进司法公开,提高司法公信,提升司法能力,为推进平安中国、法治中国建设,为建设创新型国家、社会主义文化强国和全面建成小康社会作出了积极贡献。

一、突出加强司法保护导向,积极发挥审判职能作用

人民法院紧紧围绕党和国家工作大局,高度重视知识产权审判工作,积极履行知识产权审判职能,深入贯彻“加强保护、分门别类、宽严适度”的知识产权司法保护基本政策,依法公正高效审理各类知识产权案件,切实维护知识产权权利人的合法权益,制止、制裁和打击各类知识产权侵权行为,维护公平竞争的社会主义市场经济秩序,司法保护知识产权的主导作用进一步强化。2013 年,全国地方人民法院共审结各类知识产权一审、二审案件 114075 件。

(一) 知识产权民事审判成果显著,有效发挥保护产权、激励创新的作用

2013 年,人民法院准确把握全面深化改革对司法保护知识产权提出的新目标、新要求,紧紧抓住机遇,明确工作主题,坚持能动司法,知识产权民事审判在保护知识产权、促进自主创新方面的主渠道作用得到进一步发挥。全国地方人民法院共新收和审结知识产权民事一审案件 88583 件、88286 件,同比分别上升 1.33% 和 5.29%。其中,新收专利案件 9195 件,同比下降 5.01%;商标案件 23272 件,同比上升 17.45%;著作权案件 51351 件,同比下降 4.64%;技术合同案件 949 件,同比上升 27.21%;不正当竞争案件 1302 件(其中垄断民事一审案件 72 件),同比上升 15.94%;其他知识产权案件 2514

件,同比上升 13.91%。全年共审结涉外知识产权民事一审案件 1697 件,同比上升 18.75%;审结涉港澳台知识产权民事一审案件 483 件,同比下降 21.21%;审结垄断民事一审案件 69 件,同比上升 40.82%。共新收和审结知识产权民事二审案件 11957 件和 11553 件,同比分别上升 24.80% 和 24.33%。共新收和审结知识产权民事再审案件 75 件和 96 件(含旧存),同比分别下降 56.40% 和 56.95%。

最高人民法院知识产权审判庭新收知识产权民事案件 457 件,审结 417 件,同比分别上升 92.82% 和 69.51%。其中,新收申请再审案件 365 件,审结 341 件。

全国各级人民法院依法适用诉前保全措施,及时有效制止侵权行为,维护当事人的合法权益。依法受理与知识产权有关的诉前停止侵权申请案件 11 件,裁定支持率为 77.78%;依法受理诉前证据保全申请案件 173 件,裁定支持率为 97.63%,有效减轻当事人举证负担;依法受理诉前财产保全申请案件 47 件,裁定支持率为 96.97%。如湖北省武汉市中级人民法院在受理微软公司诉北京富基融通科技有限公司侵犯 Microsoft Office(微软办公)系列计算机软件著作权纠纷一案中,根据微软公司的诉前证据保全申请,依法采取保全措施,固定了侵权事实,取得了被告服判息诉的良好效果。

人民法院审理的具有较大社会影响的知识产权民事案件有:湖南科力远新能源股份有限公司与爱蓝天高新技术材料(大连)有限公司等侵害发明专利权纠纷案、佛山市海天调味食品股份有限公司与佛山市高明威极调味食品有限公司侵害商标权及不正当竞争纠纷案、百度在线网络技术(北京)有限公司等与北京奇虎科技有限公司等不正当竞争纠纷案、圆谷制作株式会社等与上海音像出版社等侵害著作权纠纷案、圣莱科特国际集团等与华奇(张家港)化工有限公司等侵害商业秘密纠纷案、福建超大现代种业有限公司与安徽省农业科学院水稻研究所确认植物新品种权实施许可合同无效纠纷案等。

(二) 知识产权行政审判稳步推进,充分发挥监督执法、促进依法行政的职能

人民法院贯彻落实党的十八大对建设社会主义法治国家,全面推进依法治国作出的重要部署,充分发挥司法审查职能,监督和支持行政机关依法行政,促进提高知识产权行政保护水平,维护行政管理相对人的合法权益。

2013 年,全国地方人民法院共新收知识产权行政一审案件 2886 件,同比下降 1.43%,审结 2901 件(含旧存),同比基本持平。其中,新收专利行政案件 697 件,同比下降 8.29%;商标行政案件 2161 件,同比上升 0.51%;著作权

行政案件3件,同比持平;其他行政案件25件,同比上升66.67%。在审结的知识产权行政一审案件中,涉外、涉港澳台案件仍占较大比重,共计1312件,占知识产权行政一审结案数的45.23%。其中,审结涉外案件1143件,涉港案件84件,涉澳案件0件,涉台案件85件。审结的案件全部为专利和商标行政案件,其中商标行政案件占比较大,为80.10%。

全国地方人民法院共新收知识产权行政二审案件1490件,审结1496件(含旧存),同比分别上升4.64%和7.78%。在审结案件中,维持原判1268件,改判146件,撤诉59件,驳回18件,其他方式结案5件。

最高人民法院知识产权审判庭新收知识产权行政申诉案件117件,审结104件,同比分别上升19.38%和6.12%。在审结案件中,驳回80件,占76.92%;裁定提审23件,占22.12%;撤诉1件,占0.96%。新收知识产权行政提审案件19件,审结19件。在审结案件中,维持3件,占15.79%;改判14件,占73.69%;撤诉1件,占5.26%;撤销原判指令立案审理1件,占5.26%。

人民法院审理的具有较大社会影响的知识产权行政案件有:圣象集团有限公司与国家工商行政管理总局商标评审委员会等商标争议行政纠纷案、卡比斯特制药公司与国家知识产权局专利复审委员会发明专利权无效行政纠纷案、武夷山市桐木茶叶有限公司与国家工商行政管理总局商标评审委员会等商标异议复审行政纠纷案、北京鸭王烤鸭店有限公司与国家工商行政管理总局商标评审委员会等商标异议复审行政纠纷案、李隆丰与国家工商行政管理总局商标评审委员会等商标争议行政纠纷案等。

(三) 知识产权刑事审判扎实进取,有力发挥惩治犯罪、震慑侵权的功能

人民法院充分发挥刑事审判职能,积极配合打击侵犯知识产权和制售假冒伪劣商品专项行动,有效惩治和震慑了侵犯知识产权的犯罪行为,人民法院受理的侵犯知识产权犯罪案件在近五年来首次出现下降趋势。2013年,全国地方人民法院共新收涉知识产权刑事一审案件9331件,比2012年下降28.79%。其中,侵犯知识产权罪案件5021件(假冒注册商标等侵犯注册商标案件3473件、侵犯著作权案件1484件),同比下降35.96%;涉及侵犯知识产权的生产、销售伪劣商品罪案件2455件,同比下降5.83%;涉及侵犯知识产权的非法经营罪案件1686件,同比下降34.83%;涉及侵犯知识产权的其他案件169件,同比上升141.43%。

全国地方人民法院共审结知识产权刑事一审案件9212件,同比下降28%;生效判决人数13424人,同比下降13.49%;给予刑事处罚13265人,同比下降13.52%。其中,侵犯知识产权罪案件4957件,生效判决人数6866人;

涉及侵犯知识产权的生产、销售伪劣商品罪案件 2390 件,生效判决人数 3430 人;涉及侵犯知识产权的非法经营罪案件 1712 件,生效判决人数 2882 人;涉及侵犯知识产权的其他罪名案件 153 件,生效判决人数 246 人。在审结的侵犯知识产权罪案件中,假冒注册商标罪案件 1546 件,生效判决人数 2462 人;销售假冒注册商标的商品罪案件 1496 件,生效判决人数 2221 人;非法制造、销售非法制造的注册商标标识罪案件 350 件,生效判决人数 589 人;假冒专利罪案件 1 件,生效判决人数 0 人;侵犯著作权罪案件 1499 件,生效判决人数 1490 人;销售侵权复制品罪案件 15 件,生效判决人数 33 人;侵犯商业秘密罪案件 50 件,生效判决人数 71 人。全国地方人民法院共新收涉知识产权刑事二审案件 662 件,审结 627 件。

人民法院审理的具有较大社会影响的知识产权刑事案件有:宗连贵等 28 人假冒注册商标罪案,江西亿铂电子科技有限公司等侵犯商业秘密罪案,陈邦取等 3 人生产、销售伪劣产品罪案,尤艳等 3 人侵犯著作权罪案等。

2013 年,人民法院知识产权审判工作全面加强,呈现出新特点:

一是案件增幅趋缓,审理难度增大。全国地方人民法院新收民事一审案件增幅由上年的 45.99% 下降至 1.33%;新收行政和刑事一审案件分别由上年的上升 20.35% 和 129.61% 至下降 1.43% 和 28%;而全国地方人民法院从 2009 年至 2012 年新收一审民事、行政和刑事案件的年平均增幅分别为 37.63%、33.05% 和 48.05%。从新收案件在全国的分布来看,案件基数较大的一些地方人民法院有增长放缓态势,而案件基数较小的一些中西部地区人民法院则呈现较快增长态势。在案件增幅总体趋缓的同时,涉外知识产权民事一审案件增幅较大,同比增长 18.75%;涉及前沿科技问题的新类型、疑难复杂案件,涉及知名企业重大利益的品牌保护案件,涉及技术成果商业使用的技术合同案件,以及涉及市场竞争秩序维护的不正当竞争案件等增多,案件审理难度不断加大。如北京锐邦涌和科贸有限公司与强生(上海)医疗器材有限公司等国内首例纵向垄断协议纠纷案、美国礼来公司等与黄孟炜侵害技术秘密纠纷案、华为技术有限公司与 IDC 公司标准必要专利使用费纠纷案、谷歌公司与王莘侵害著作权纠纷案、中山市隆成日用制品有限公司与湖北童霸儿童用品有限公司侵害实用新型专利权纠纷案、天津天隆种业科技有限公司与江苏徐农种业科技有限公司侵害植物新品种权纠纷案等。

二是审判质效明显提高。全国地方人民法院知识产权民事案件一审结案率保持稳定,为 87.95%;再审率由 2012 年的 0.20% 下降至 2013 年的 0.09%;上诉案件改判发回重审率为 5.84%。全国地方人民法院知识产权行

政案件一审结案率为 87.04%，比上年提高 0.5%；审结的上诉案件的改判发回重审率为 9.8%；再审率由 2012 年的 0.21% 下降至 2013 年的 0.069%。全国地方人民法院知识产权刑事一审案件结案率为 91.66%，处于较高水平。

三是诉讼调解效果显著。人民法院坚持依法调解、自愿调解、规范调解原则，继续加强知识产权纠纷调解工作，不断创新调解工作方法，努力化解矛盾纠纷。健全完善司法调解与人民调解、行政调解相衔接的“三位一体”调解机制建设，将大量矛盾纠纷化解在基层和诉前；继续探索委托调解、行业调解、专家调解等调解方式，多渠道协同解决矛盾纠纷，找准调解案件的突破口，破解调解难题；高度重视关联案件调解工作，实现合作共赢，促进社会和谐。如山西省高级人民法院积极探索化解矛盾纠纷的方式方法，对案情复杂、矛盾尖锐的案件，不是简单机械地坐堂问案，而是深入基层实地走访了解情况，将一批涉及民生的案件有效化解在基层。在人民法院和有关部门的协同努力下，全国法院知识产权民事一审案件平均调解撤诉率达到 68.45%。人民法院成功调处的社会关注度高、具有较大影响的知识产权民事案件有：北京长地万方科技有限公司与深圳市凯立德科技股份有限公司等“道道通”电子导航地图著作权侵权纠纷案、宝马股份公司与深圳市世纪宝马服饰有限公司等侵害商标权及不正当竞争纠纷案、香港洪和堂医药有限公司与桂林益佰漓江制药有限公司技术合作开发合同纠纷案、微软公司与安徽省皖仪科技股份有限公司侵害计算机软件著作权纠纷案、高晓松与北京优视米网络科技有限公司等侵害著作权纠纷案等，取得了良好的社会效果和法律效果。

四是司法透明度进一步增强。人民法院积极推进阳光司法，加大司法公开力度，切实保障人民群众对司法工作的知情权、参与权、监督权，提高司法透明度。进一步完善和规范知识产权裁判文书网络公开制度。最高人民法院知识产权审判庭发布了《人民法院知识产权裁判文书上网公布暂行办法》，构建了全国法院知识产权裁判文书上网工作人员体系，实行上网情况定期通报制度，促进提高裁判文书上网率。截至 2013 年年底，通过网络公开的全国各级人民法院生效知识产权裁判文书已达 61368 份。强化重大案件的深度公开。对于社会关注度高的案件，以“全媒体”形式对案件审理进行全景展示，不断提高公开的深度和力度。奇虎公司与腾讯公司不正当竞争纠纷案、强生公司垄断纠纷案等重大案件的公开审判，赢得社会高度肯定。不断拓宽司法公开渠道。通过直播庭审、邀请人大代表旁听知识产权案件庭审、开展公众开放日活动、发布司法保护状况白皮书和典型案例等方式，全面公开知识产权案件审判情况和各类知识产权审判资讯，回应社会关切。最高人民法院发布了《中