



中国律师实训经典

Trial TECHNIQUES

基础实务系列

总主编 徐建 龙翼飞

知识产权业务 律师基础实务

上册

主编 温旭

副主编 朱妙春 林文 刘友华 郝传鑫
董咏宜 黄娟 王广华 申元林





中国律师实训经典

Trial TECHNIQUES

基础实务系列

总主编 徐 建 龙翼飞

知识产权业务 律师基础实务

上册

主 编 温 旭

副主编 朱妙春 林 文 刘友华 郝传鑫
董咏宜 黄 娟 王广华 申元林

编 委 (其他参与撰稿、提供素材和讨论人员)

曾 赟 唐 娇 肖宇扬 刘孟斌 程跃华
戴建波 成明新 高劲松 杜满清 殷红艳
胡少波 杨宇鹏 黄海燕 黄 玲 温凯杰
宁 超 刘 琳 邵毓琴 赵 勇 熊永强
方仁刚 谢珊珊 张艳美 温 乾 温镜满
罗毅玲 张泽思 卢静芬 胡 枫 陈 奇
何兆华 叶新平 沈 红 贾 允 陈 康
陈伟群 林贤武 郑裕涵 颜希文 王章立

负责全书校稿、编排和案例整理人员 杜满清

中国人民大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权业务律师基础实务: 全2册/温旭主编. —北京: 中国人民大学出版社, 2014. 9

(中国律师实训经典·基础实务系列)

ISBN 978-7-300-19930-6

I. ①知… II. ①温… III. ①知识产权法—律师业务—中国—高等学校—教材 IV. ①D923.4
②D926.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 205967 号

中国律师实训经典·基础实务系列

总主编 徐建 龙翼飞

知识产权业务律师基础实务 (下册)

主编 温旭

副主编 朱妙春 林文 刘友华 郝传鑫

董咏宜 黄娟 王广华 申元林

Zhishi Chanquan Yewu Lüshi Jichu Shiwu



出版发行 中国人民大学出版社

社址 北京中关村大街 31 号

邮政编码 100080

电话 010-62511242 (总编室)

010-62511770 (质管部)

010-82501766 (邮购部)

010-62514148 (门市部)

010-62515195 (发行公司)

010-62515275 (盗版举报)

网址 <http://www.crup.com.cn>

<http://www.ttrnet.com> (人大教研网)

经销 新华书店

印刷 北京中印联印务有限公司

规格 185 mm×260 mm 16 开本

版次 2014 年 9 月第 1 版

印张 47 插页 4

印次 2014 年 9 月第 1 次印刷

字数 1 008 000

定价 98.00 元

版权所有 侵权必究

印装差错 负责调换

中国律师实训经典·基础实务系列编辑委员会

编辑委员会主任 韩玉胜

委 员 (按姓氏笔画排列)

万 春 王 芳 王耀华 刘春田 刘瑞起 吕立秋

任湘清 吴江水 李大进 李争平 李晓斌 陈里程

杨立新 张 林 何 悦 邱贵生 孟 扬 洪道德

姜俊禄 徐永前 徐孟洲 钱列阳 常 韦 龚志忠

黄士林 黄海星 温 旭 韩 健 翟雪梅

总 主 编 徐 建 龙翼飞

执行总主编 薛庆予

主编简介

温旭，广东三环汇华律师所首席合伙人，中国资深知识产权律师，从业三十余年。北京大学知识产权硕士，美国华盛顿大学访问学者，就读过中山医大、中山大学、华南师范大学、中国人民大学等著名学府。国家级有突出贡献的中青年专家、广州人民满意的十佳律师，享受国务院特殊津贴，荣获多项部省级科技成果奖。现任中国高校知识产权研究会副理事长，曾连任三届全国律协知识产权专业委员会副主任，担任过多届广东、广州律协知识产权专业委员会主任。兼任中国人民大学、北京大学、暨南大学等大学客座教授与研究员。著有《捍卫智慧》、《知识产权保护策略与技巧》等十余部有影响的专著，《捍卫智慧——没有硝烟的战场》被评为全国律协十佳知识产权专著。经办过华为、王老吉、微软、诸葛酿、阿迪达斯、罗浮宫、佛陶所、东鹏、康宝、蕉叶、荣华、格兰仕、美的、科龙、康佳、酷派、TCL 等有影响的典型案件。康宝消毒柜与佛陶商业秘密案是中美知识产权谈判中，中方着重介绍的两个典型案例，曾有多项经办案件被列为全国十大知识产权经典案例。其授课深入浅出，妙趣横生，深受欢迎，为普及知识产权法律做出了卓越贡献。具有专利代理人、律师、教授等多重职称。我国知识产权界泰斗郑成思教授评价其为国内少有的学者型与技术型律师。

序

中国人民大学律师学院组织编写我国第一套大型律师基础实务教材“中国律师实训经典·基础实务系列”的情况介绍已经收悉，看后甚喜。这套教材，集实用性、基础性和系统性于一体，内容全面翔实，对完善我国的律师制度，强化律师管理、规范律师行为、防范律师的职业风险有着重要作用；对提高律师基础实务技能、使律师积极参与诉讼和仲裁活动有重要的指导意义；对加强律师业务、实务管理和律师职业管理，增强常规业务必备知识和实务操作技能，也是非常有价值的。《中华人民共和国律师法》颁布施行不到 20 年，我国律师还很年轻，还需要从理论上、实践中不断探索。

我国法律教育一直偏重于理论研究，将法律实践成果总结提升为理论常常显得滞后。中国人民大学律师学院编写的这套教材，是我看到的第一套系统性法律实务教材，从这个角度说，它开创了我国法律实务教育之先河。律师业是法律职业中有条件全面接触各种法律实务工作情况的职业。从律师的客观和主观、实体和程序角度进行法律实践教育，可使法律人比较全面地了解掌握各项法律实务工作技能，特别是对于学生将来从事各类法律工作会有启发和帮助。这套教材不失为各高校法律实务教育的有益参考书目。

肖 扬

中国人民大学博士生导师、最高人民法院原院长、首席大法官

2014 年 3 月

序 言

中国正在经历一场深刻的社会变革，变革的方向之一，就是政府越来越多地退出对经济和社会生活的直接管控，而交由市场自行调节和社会自我管理。伴随这一变革进程的，将是对各类社会服务需求的大量增加，向社会提供法律服务的律师业也将迎来又一个发展的黄金时期。可以预期，未来若干年，律师从业人员数量将会呈现高速增长。

大量新人进入律师行业，必将对我国的律师教育提出新的挑战。如何从一个“菜鸟”迅速成长为一名合格的律师，是每个律师界新人或准律师关心的问题，而这正是律师正规化专业教育的目标之一。我国的律师教育目前还处在手工作坊阶段，基本上是以师傅带徒弟的方式培养律师。新人入行后，先跟着老律师做实习律师、律师助理等，慢慢积累经验，逐渐成长。这一方式的局限性是显而易见的。主要问题是，缺乏科学系统的培养计划和考核标准，导致年轻律师的培养随意性较强，且受所跟师傅及所在律师事务所的业务范围、业务水平及责任心等方面的局限，培养质量难以保证，年轻律师成长速度参差不齐，甚至一些人长期难以进入角色，无法成为一名合格律师。这种状况，显然难以适应我国律师业高速发展的需要。

中国人民大学律师学院自成立之初，就把探索构建我国律师正规化专业教育体系作为重要目标，并自2011年起，把律师实务教育引入国民教育体系，在法律硕士教学中开设了律师方向课程，目前已连续招收了三届学生。在三年教学实践的基础上，我们组织编写了这套律师基础实务教材。

本套教材共14本，大体包括三部分。第一部分为律师执业基础，主要包括律师制度、律师管理、律师执业行为规范、律师执业风险防范等执业律师必须了解的基本知识；第二部分为律师基础实务技能，包括律师参与刑事、行政、民事三大诉讼活动及参与仲裁活动必备的知识和基本操作技能，以及律师办理非诉讼业务的基本技能；第三部分为一些最常见的律师业务实务，包括公司、合同、房地产、知识产权、侵权、劳动与社会保障、婚姻家庭、企业法律风险管理等律师常规业务所必备的知识和实务操作技能等。这些课程是在参考国外尤其是英国律师教育经验的基础上，结合我国律师业务的具体情况而设置的。我们认为，这14本教材涵盖了最基本的律师业务要求和技能，读者如能全面掌握14本教材的内容，就基本具备了作为一名合格执业律师的业务能力。

将本套教材命名为“中国律师实训经典·基础实务系列”，故教材的编写强调了实用性、基础性和系统性。实用性，即完全根据律师业务的实际情况安排教材内容，对每项具体律师业务的基本要求、处理思路、工作规范及具体操作技能等逐一进行介绍，并适当配

以具体案例演示，力求使读者按照书中介绍的方法去操作，能够独立完成相关的律师业务工作。基础性，即本套教材主要面向律师界的新人，故在内容安排上只涉及最基础、最常见的律师业务，所介绍的也都是最基本的律师业务技能和操作方法，对于高级的、尖端的律师业务门类和技巧并不涉及。系统性，是指本套教材虽为基础实务教材，但每本教材对所涉及律师业务领域的具体工作要求均做系统、全面的介绍，以帮助读者全面掌握处理该项律师业务的基本技能。

本套教材各册的主编，均由国内律师界相关业务领域的顶级专家担任，各位作者也都具有多年的律师执业经历，且在相关领域术业有专攻，经验丰富。其中多数主编及多位作者曾在该院讲授过相关律师专业课程。每册教材都是主编和作者们多年实务工作的结晶以及律师专业教学经验的总结。可以说，本套教材既贴近律师工作实际，又符合一般教育规律，因此，适合作为各高校法学院律师专业课程教材和各地律协律师岗前教育教材，也可作为实习律师、律师助理及有志进入律师行业者的自学教程。

我国律师的正规化专业教育毕竟还处于起步探索阶段，无成熟经验可循，本系列教材作为该院三年律师专业教育成果的总结，必定还存在不足和疏漏，有待于进一步探索、完善。我们希望全国律师及律师教育界多提宝贵意见，帮助我们不断改进、完善本套教材，共同为探索建设符合中国实际的律师正规化教育体系奠定基础。

本套丛书各位作者在繁忙的工作之余承担了本书的编写工作，将自己的经验和智慧奉献于律师教育事业；各册教材的主编在教材的整体设计、内容安排与统筹、全书审稿统稿等方面付出了辛勤劳动，保证了教材的高品质；中国人民大学出版社法律分社领导和各位编辑，在时间紧、稿件多的情况下，为本套丛书的如期出版做了大量细致有效的工作。在此我们特对以上人员表示特别感谢。

徐 建 龙翼飞

2014年3月

前 言

中国加入世界贸易组织（WTO）后，随着中国知识产权制度的健全与发展，国内国际知识产权法律案件数量急剧增加，企业和个人的知识产权法律意识日益加强，尤其是高新技术企业对知识产权服务的需求呈大幅增长趋势。为适应这一变化与新局面，全国各地不少法院都设立了知识产权专业审判庭，专门审理专利、商标、著作权、反不正当竞争等知识产权案件。根据《中共中央关于全面深化改革若干重大问题的决定》，2014 年我国将探索试点建立专业性的知识产权法院来审判知识产权案件，这将是知识产权保护史上的一个突破。这一切都预示着我国知识产权的保护进入了一个高速发展期，从原来的初级阶段，逐渐朝着成熟化和国际化的方向发展。

知识产权是一门涉及技术、经济与法律的复合学科，在专利、技术秘密和涉及网络的不正当竞争等方面，创新技术层出不穷，这就要求从事知识产权业务的律师不仅需要掌握一般的民事法律，还要熟悉、精通知识产权方面的专业法律，更需要懂得一些最新的科技知识；同时，还应有较好的外语水平，并了解国外尤其是西方发达国家的知识产权法律制度，这样才能真正胜任知识产权的律师代理工作，做一名合格的知识产权律师。伴随着知识产权事业的蓬勃发展，越来越多的既有理工科教育背景，又有法律学历的专业律师甚至是国外专业律师，都加入知识产权的法律服务行业中，这对维护当事人的正当合法权益，提高知识产权司法水平起到了至关重要的作用，知识产权法律服务已经成为法律服务业中一个蓬勃发展的朝阳产业。

中国人民大学律师学院适应这一发展趋势，适时组织编写《知识产权业务律师基础实务》一书。该书着重从培养律师从事知识产权实务出发，专门教授律师代理知识产权案件所必须掌握的相关知识及基本的代理步骤、策略与方法，并收集大量典型案例进行实例解析，以案说法，特别适合于法学教育研究，以及从事知识产权法律业务的律师学习、借鉴和参考。

本书由十多位具有丰富知识产权专业经验的资深律师及教授合作分工撰写。温旭律师、教授担任主编，负责全书框架的确定、审核、修改和统稿，并参与撰写各篇章的部分内容。朱妙春、林文、刘友华、郝传鑫、董咏宜、黄娟、王广华、申元林为本书副主编，主要参与了本书的撰稿及编写研讨。其中，朱妙春主要参与全书撰写提纲的讨论与确定，并指导相关作者撰写；林文、殷红艳主要负责撰写反不正当竞争律师实务篇；刘友华主要负责撰写其他知识产权律师实务篇；郝传鑫与黄娟主要负责撰写专利律师实务篇；董咏宜与王广华主要负责撰写商标律师实务篇；黄娟、申元林和曾赟负责或参与了著作权律师实务篇的撰写；唐娇、肖宇扬分别参与了反不正当竞争律师实务篇、专利律师实务篇的

撰写。

参与本书撰稿、提供素材和讨论的人员还有：刘孟斌、程跃华、戴建波、成明新、高劲松、杜满清、胡少波、杨宇鹏、黄海燕、黄玲、温凯杰、宁超、刘琳、邵毓琴、赵勇、熊永强、方仁刚、谢珊珊等。杜满清律师负责全书的校稿、编排和案例的整理工作。中国人民大学出版社及中国人民大学律师学院的相关人员为本书的撰写与出版亦付出了辛勤的劳动，在此特别予以感谢。

本书虽有一个统一的撰稿要求，但由于编者各自的经历、风格和知识面有所不同，虽经过主编反复多次修改与统稿，仍有不尽如人意之处，我们会在再版时予以修订和完善。撰写过程中不少学者、法官及律师为本书提供了大量的原始素材。此外，为给读者更多的启发与帮助，本书借鉴、参考和引用了国内外不少作者的学术成果，在此也一并表示衷心的感谢，并欢迎批评指正。

愿智慧之星闪烁，让天才之火燎原！

主编 温旭

2014年5月4日

目 录

第一篇 著作权律师实务

第1章	著作权法律保护体系	3
第2章	著作权民事纠纷与律师代理	11
第3章	著作权刑事案件与律师辩护	48
第4章	著作权行政投诉程序与行政保护	63
第5章	律师代理版权登记与订立版权合同	72
第6章	版权保护的发展前沿与展望	87

第二篇 专利律师实务

第1章	专利权的保护及权利限制	109
第2章	专利权申请的代理实务	144
第3章	专利文献检索与分析	167
第4章	在专利无效宣告请求程序中的代理	182
第5章	专利纠纷的民事诉讼代理及其他诉讼代理	234
第6章	专利的转让、许可与运营	297

第三篇 商标律师实务

第1章	商标基本知识和法律制度	337
第2章	商标代理业务	360
第3章	商标的诉讼及维权业务	405

第4章 商标的其他非诉讼业务	468
----------------------	-----

第四篇 反不正当竞争律师实务

第1章 反不正当竞争法保护体系	499
第2章 反不正当竞争民事保护	506
第3章 反不正当竞争刑事保护	518
第4章 反不正当竞争的行政保护	524
第5章 不正当竞争的民事责任	528
第6章 假冒注册商标	552
第7章 擅自使用知名商品特有的名称、包装、装潢	564
第8章 擅自使用他人的企业名称或者姓名	583
第9章 虚假表示	595
第10章 虚假宣传	609
第11章 侵犯商业秘密	626
第12章 损害商誉行为	667

第五篇 其他知识产权律师实务

第1章 集成电路布图设计保护实务	689
第2章 地理标志保护实务	701
第3章 植物新品种保护实务	715

上册目录

第一篇 著作权律师实务

第1章 著作权法律保护体系	3
1.1 作品与著作权	4
1.2 著作权民事保护	6
1.3 著作权刑事保护	7
1.4 著作权行政保护与集体管理	7
第2章 著作权民事纠纷与律师代理	11
2.1 著作权民事纠纷案件类型	12
2.2 律师代理著作权民事纠纷案件	17
第3章 著作权刑事案件与律师辩护	48
3.1 著作权刑事案件分析	49
3.2 著作权刑事案件中律师辩护	55
第4章 著作权行政投诉程序与行政保护	63
4.1 律师代理著作权行政投诉程序	64
4.2 著作权行政保护的几个重点问题	66
第5章 律师代理版权登记与订立版权合同	72
5.1 律师代办版权登记	73
5.2 律师参与版权贸易	77
5.3 律师协助签订其他版权合同	81
5.4 律师办理其他版权事务	84

5.5 版权法律顾问	85
第6章 版权保护的发展前沿与展望	87
6.1 建筑作品的版权保护	88
6.2 计算机字体字库的版权保护	90
6.3 广告语的版权保护	91
6.4 云计算数字出版与版权保护	92
6.5 古籍标点的版权保护	95

第二篇 专利律师实务

第1章 专利权的保护及权利限制	109
1.1 专利权的产生、维持及终止	110
1.2 涉外专利申请	121
1.3 专利权的保护	130
1.4 专利权利的限制	132
1.5 专利制度发展的前沿动态	134
第2章 专利权申请的代理实务	144
2.1 专利律师与发明人的沟通实务	145
2.2 专利的申请文件、合案申请	147
2.3 在申请的初步审查和复审过程中的代理	152
第3章 专利文献检索与分析	167
3.1 专利文献的功用	168
3.2 专利文献检索的工具与使用	172
第4章 在专利无效宣告请求程序中的代理	182
4.1 专利无效程序代理	183
4.2 专利行政诉讼程序代理	199
第5章 专利纠纷的民事诉讼代理及其他诉讼代理	234
5.1 专利诉讼概述	235
5.2 专利侵权诉讼	244
5.3 专利权属诉讼	277
5.4 专利合同诉讼	280
5.5 专利刑事诉讼代理	282
第6章 专利的转让、许可与运营	297
6.1 专利的转让	298
6.2 专利的许可	301
6.3 专利的运营	304
6.4 专利技术许可贸易谈判策略与技巧	306

第一篇 著作权律师实务

本篇简介

著作权通常保护的是作品的表达形式而非作品内容本身，自作品创作完成之时依法自动享有权利，并以自愿登记为原则。一般情况下，作品上署名即为作者，有更强的相反证据时除外。著作权的排他性较之商标、专利而言，相对没那么强，内容相同、表达方式相同或近似但各自完全独立创作而成的相同或相似作品，可分别各自享有著作权。与其他知识产权相比，著作权保护周期较长且具有一定的不确定性，如自然人的著作权是作者死后50年后届满，其保护期限长短与作者的寿命长短有关。著作权的权利垄断性也相对较弱，即为了公众需要的合理使用范围更加宽泛，同时也有利于作品的相互合理借鉴、承继与创新。



著作权法律保护体系

- 1.1 作品与著作权
- 1.2 著作权民事保护
- 1.3 著作权刑事保护
- 1.4 著作权行政保护与集体管理