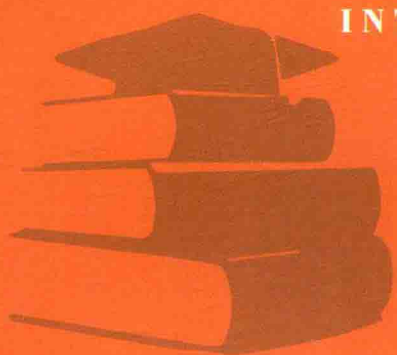


高等院校网络教育法学专业核心课程规划教材



INTELLECTUAL PROPERTY LAW

知识产权法

蒋言斌 编著



中南大学出版社
www.csupress.com.cn

高等院校网络教育法学专业核心课程规划教材

INTELLECTUAL PROPERTY LAW

知识产权法

蒋言斌 编著



中南大学出版社

www.csupress.com.cn

图书在版编目 (C I P) 数据

知识产权法 / 蒋言斌编著. --长沙: 中南大学出版社, 2016. 10
ISBN 978 - 7 - 5487 - 2518 - 3

I. ①知… II. ①蒋… III. ①知识产权法—教材 IV. ①D913.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 259985 号

知识产权法

ZHISHI CHANQUANFA

蒋言斌 编著

☐责任编辑 沈常阳

☐责任印制 易红卫

☐出版发行 中南大学出版社

社址: 长沙市麓山南路

邮编: 410083

发行科电话: 0731 - 88876770

传真: 0731 - 88710482

☐印 装 长沙鸿和印务有限公司

☐开 本 720 × 1000 1/16 ☐印张 20.75 ☐字数 417 千字

☐版 次 2016 年 10 月第 1 版 ☐印次 2016 年 10 月第 1 次印刷

☐书 号 ISBN 978 - 7 - 5487 - 2518 - 3

☐定 价 42.00 元

图书出现印装问题, 请与经销商调换

高等院校网络教育法学专业核心课程规划教材

编委会

主 任：廖 耘

副主任：王飞跃 赵 军

编 委：（按姓氏笔画排序）

王飞跃	毛俊响	朱 颖	刘 丽
刘冬梅	刘益灯	李 敏	李国海
杨开湘	佘艺颖	余 彦	余卫明
陈亚芸	陈海嵩	金大宝	周刚志
胡平仁	贺东山	唐东楚	黄先雄
龚 博	彭健俐	蒋言斌	颜运秋

蒋言斌教授简介



蒋言斌博士，中南大学法学院教授，湖南省知识产权研究院、中南大学知识产权研究院研究员，英国班戈大学法学院高级访问学者，商务部海外企业知识产权援助中心专家，民商法、知识产权法硕士研究生导师，长沙市政协常委，立法协商专家组成员，中国民主建国会中央法制委员会委员，民建湖南省经济与法律委员会主任，湖南省人民检察院特约检察员，长沙

市中级人民法院司法监督员，湖南省知识产权研究会常务理事，中国知识产权研究会会员，上海协力(长沙)律师事务所知识产权部高级顾问，长沙岳麓高校科技成果转化研究中心主任。一直从事中南大学法学院、商学院(JM、MBA、EMBA、法学硕士、工程硕士)的知识产权法、知识产权概论、知识产权法专题、国际知识产权法、罗马法、外国民商法等课程的教学研究，在湖南省工商局、湖南省知识产权局、湖南省版权局、湖南省商贸厅、湖南省公安厅、湖南省科技厅等部门以及湖南、云南、广西、河南、新疆等开展了多场主题讲座。主持完成多个国家社会科学规划课题、自然科学基金课题、教育部十五规划课题，10多个国家知识产权局、司法部、湖南省社会科学规划办等省部级课题；有《知识产权法》《知识产权制度反思与法律调适》等专著3部，主编《知识产权法》教材3部，在《知识产权》《法学研究》《法律科学》等发表论文50多篇，参与《国家知识产权战略》(科技篇)、《湖南省专利条例》等省市多部法规的起草、讨论、制定工作，对国内外民商法比较研究、知识产权权利配置与法律救济、企业知识产权战略、现代企业法律制度、企业法律风险诊断与预警、企业知识产权诊断与预警、知识产权侵权审判与抗辩等有深入的研究。

序 言

在互联网时代,拥有知识产权的企业才不会轻易消亡。综观当今世界科技和经济的发展,无一不遵循一条共同的规律:科技和经济发达的国家,也是知识产权大国。如美国、日本、德国、英国、法国等,其知识产权拥有量和它们的科技与经济发达程度同样处于领先地位。事实上这些国家正是成功实施了知识产权制度,才得以先后步入世界科技和经济强国的行列。专利制度对技术创新的巨大推动作用已是毋庸置疑的事实,而在当今国际市场以专利为主要内容的知识产权制度则已成为国外跨国公司垄断我国技术领域的法律武器,“the patent system adds the fuel of interest to the fire of genius”^①(专利为智慧之火添加利益之油)。中国加入WTO,世界经济一体化已成为必然趋势,而与此密切相关的知识产权的竞争将愈演愈烈。中国要强国发展,实施国家知识产权战略是必然的选择。有鉴于此,为转变知识产权价值观念,掌握知识产权规则,提高知识产权应用能力,增强知识产权自我诊断与预警能力,降低法律风险,提升科技竞争优势,实施国家知识产权战略和强国战略具有深远的理论意义和实践价值。

知识产权是“企业命运之系、立足之本、发展之根、创新之源”,这是对知识产权地位的高度概括,浓缩了在WTO背景下企业的发展目标和途径。只有知识产权才能使企业具有最强的竞争优势。专利权是技术的法权凝固,商标是企业文化的高度浓缩和企业追求的价值载体,而商标专用权就是商标载体的法权凝固;作品是作者人格的延伸,具有拟态人格,因而神圣不可侵犯,而著作权以及著作权邻接权使作品具有了拟态的法律人格。专利权人、商标权人、著作权人因成为知识产权法律关系的主体而享有相应的权利,即知识产权权利人有为或不为一定行为,或要求他人有为或不为一定行为的资格。“人们在生产产品的同时也生产了自己”(见马克思《资本论》),由于该产品凝结了技术、商业秘密、职工的价值追求,因此,产品本身就是生产的物化,因此,提高产品质量、精度、品质,就是生产者自身的完善,而知识产权使生产者的追求能够法权化,且能流传于后世。“我的注册商标比我的命还要长”(宁乡一个农民的话),朴素的语言却说出了知识产权法的本质。因此,要大力加强企业知识产权工作,推动企业建立以专利为主的知识产权制度。引导企业开展专利战略研究,充分利用文献,将专利工作贯

^① 第16任美国总统林肯(1809—1965)名言,成为美国专利商标局的精神灵魂,被镌刻在大楼上。

2 知识产权法

贯穿于产品开发、生产、经营、出口全过程，发展具有自主知识产权的名牌产品，增强市场竞争力，这是时代的现实要求。“知己知彼，百战不殆，不知己而知彼，一胜一负，不知己不知彼，每战必殆”，孙子在很久以前就预示了这种战争法则。在市场不同情弱者、市场不相信眼泪的竞争规则下，知识产权就是拯救企业的法宝。因此，以建立和完善专利制度为基础，全面推进知识产权制度建设所必需的社会、政策、法律和舆论体系环境建设，积极探索知识产权工作的新方法、新经验，开拓知识产权工作的新领域，把知识产权工作纳入技术创新的全过程，大力推进专利技术成果的产业化、商品化、国际化，促进我国经济增长方式的根本转变，为实现科教兴国的总体目标积极努力。

也许，本书后记的一句话“天下没有不沉的船”，道出了本书所要表达的那种忧思和担心。本课程是一种导学，导学的“导”字一字千钧，它是本书的落脚点，导的是观念和价值，导的是原则与规则，导是走出困境之路和模式选择，导向未来健康发展之道。

目 录

第一章 知识产权法概论	(1)
【本章要点】	(1)
【案例导入】	(1)
第一节 知识产权法学习的三个问题	(3)
一、为什么要学知识产权法	(3)
二、知识产权法的基本内容	(12)
三、怎样运用知识产权法规则	(16)
第二节 知识产权及知识产权法概述	(20)
一、知识产权的概念及分类	(20)
二、知识产权法的概念及调整对象	(27)
三、知识产权法与其他部门法的关系	(28)
四、知识产权的其他使用	(29)
第三节 知识产权制度的历史沿革	(30)
一、专利制度的历史沿革	(30)
二、商标制度的历史沿革	(33)
三、著作权制度的历史沿革	(34)
四、我国商业秘密保护制度的历史沿革	(37)
五、知识产权制度的国际比较	(39)
【案例分析】	(40)
【延伸思考】	(41)
第二章 专利法律制度	(43)
【本章要点】	(43)
【案例导入】	(43)
第一节 我国专利权法的基本内容	(44)
一、专利权主体的分类	(44)
二、发明创造的条件及其种类	(49)
三、取得专利权的程序条件	(52)

四、专利权的主要内容	(66)
第二节 国际专利公约	(67)
一、《专利合作条约》的历史背景及宗旨	(67)
二、《专利合作条约》的主要规定	(68)
三、专利国际申请的要求	(68)
四、专利国际申请的程序	(69)
五、《专利合作条约》的意义	(71)
六、其他国际专利公约	(72)
第三节 专利的实施	(75)
一、专利实施概述	(75)
二、专利转让贸易	(76)
三、专利许可证贸易	(78)
第四节 专利权保护	(82)
一、侵犯专利权行为的表现	(83)
二、侵犯专利权行为的认定	(83)
三、侵犯专利权的法律责任	(86)
第五节 中国专利信息资源及其开发利用	(90)
一、中国专利资源及其概述	(90)
二、我国专利资源的利用	(99)
【案例分析】	(102)
【延伸思考】	(103)
第三章 商标法律制度	(105)
【本章要点】	(105)
【案例导入】	(105)
第一节 我国商标法的基本内容	(106)
一、商标专用权主体的概念及其种类	(106)
二、商标的构成及法定商标的种类	(107)
三、商标专用权的内容	(116)
第二节 商标专用权取得的程序	(117)
一、商标专用权确认国内审批流程	(118)
二、有关商标的几种具体申请	(121)
三、办理特殊标志注册申请	(122)
第三节 《商标国际注册马德里协定》及其程序	(124)
一、《商标国际注册马德里协定》的历史背景	(124)

二、《商标国际注册马德里协定》的基本内容	(125)
三、马德里商标国际注册程序	(126)
四、《马德里协定》的主要问题及其逐一国家申请的补充	(128)
第四节 商标贸易	(129)
一、商标贸易概述	(129)
二、商标转让贸易	(130)
三、商标许可证贸易	(131)
四、商标贸易中需注意的几个问题	(132)
第五节 商标专用权保护	(134)
一、侵犯商标专用权的行为表现	(134)
二、侵犯商标专用权的认定	(136)
三、侵犯商标专用权的法律责任	(136)
第六节 中国商标的现状与出路	(140)
一、中国商标的现状与问题	(141)
二、商标抢注与域名抢注的现状与分析	(150)
【案例分析】	(152)
【延伸思考】	(154)
第四章 著作权法律制度	(156)
【本章要点】	(156)
【案例导入】	(156)
第一节 著作权法的基本内容	(157)
一、著作权原始主体分类、确认及权利归属	(157)
二、著作权的对象	(159)
三、著作权的权利体系	(163)
四、著作权的权利限制	(167)
第二节 《保护文学艺术作品伯尔尼公约》	(169)
一、《保护文学艺术作品伯尔尼公约》的原则	(170)
二、《保护文学艺术作品伯尔尼公约》的基本内容	(172)
三、《保护文学艺术作品伯尔尼公约》的基本要求	(174)
四、国内著作权制度与国际版权制度的差距	(175)
第三节 著作权贸易	(177)
一、版权转让贸易	(177)
二、版权许可贸易	(180)
第四节 著作权保护	(183)

4 知识产权法

一、侵犯著作权的表现	(183)
二、侵犯著作权的认定	(184)
三、侵犯著作权的法律责任	(185)
【案例分析】	(188)
【延伸思考】	(189)

第五章 反不正当竞争法律调控 (193)

【本章要点】	(193)
【案例导入】	(193)
第一节 反不正当竞争法概述	(194)
一、不正当竞争的概念	(194)
二、反不正当竞争法的基本理论	(195)
第二节 假冒、混淆行为及其法律责任	(197)
一、假冒、混淆行为的概念及表现	(197)
二、假冒、混淆行为的认定及其法律责任	(198)
第三节 虚假标示行为和虚假宣传行为及其法律责任	(200)
一、虚假标示行为及其法律责任	(200)
二、虚假宣传行为及其法律责任	(201)
第四节 商业贿赂及其法律责任	(203)
一、商业贿赂概念及特征	(203)
二、商业贿赂的法律责任	(204)
第五节 诋毁他人商誉、不正当有奖销售等行为及其法律责任	(204)
一、诋毁他人商誉及其法律责任	(205)
二、不正当有奖销售及其法律责任	(206)
三、串通投标及其法律责任	(206)
第六节 限制竞争行为及其法律责任	(207)
一、行政垄断及其法律责任	(208)
二、行业垄断及其法律责任	(208)
三、低于成本价销售行为及其法律责任	(209)
四、搭售或附加其他不合理交易条件的行为及其法律责任	(210)
第七节 商业秘密的概念和特征	(211)
一、商业秘密的概念	(211)
二、商业秘密的特征	(212)
三、商业秘密的范围	(214)
第八节 侵犯商业秘密的表现、认定和保护方式	(214)

一、侵犯商业秘密的表现·····	(215)
二、侵犯商业秘密的认定·····	(218)
三、商业秘密的法律保护·····	(218)
第九节 侵犯商业秘密的法律责任·····	(221)
一、侵犯商业秘密的民事法律责任·····	(222)
二、侵犯商业秘密的行政法律责任·····	(223)
三、侵犯商业秘密的刑事法律责任·····	(223)
【案例分析】·····	(223)
【延伸思考1】·····	(226)
【延伸思考2】·····	(229)
第六章 知识产权管理机关及其职能·····	(234)
【本章要点】·····	(234)
【案例导入】·····	(234)
第一节 我国专利管理机关及其职能·····	(235)
一、国家知识产权局机构设置及其职能·····	(235)
二、国家知识产权局专利局机构及其职能·····	(236)
三、地方专利管理机构及其职能·····	(239)
四、湖南省知识产权管理机构及其职能·····	(240)
第二节 商标管理机关及其职能·····	(242)
一、国家商标管理机构及其职能·····	(242)
二、地方商标管理机构及其职能·····	(245)
三、湖南省商标管理机关及其职能·····	(246)
第三节 版权管理机关及其职能·····	(246)
一、国家版权管理机构及其职能·····	(246)
二、地方版权管理机构及其职能·····	(249)
三、湖南省版权局的机构设置及其职能·····	(250)
【案例分析】·····	(252)
【延伸思考】·····	(252)
第七章 国际知识产权保护·····	(255)
【本章要点】·····	(255)
【案例导入】·····	(255)
第一节 WTO 与我国知识产权·····	(256)
一、WTO 与知识产权的关系·····	(256)

二、WTO 与知识产权法的关系	(258)
三、WTO 与我国知识产权保护的要求	(258)
第二节 TRIPS 与我国知识产权	(260)
一、TRIPS 的含义及其基本原则	(261)
二、TRIPS 协议的基本内容	(264)
三、TRIPS 协议与我国知识产权法的区别和联系	(267)
第三节 WIPO 与我国知识产权	(269)
一、WIPO 的发展概况	(269)
二、WIPO 的基本宗旨和内容	(271)
三、WIPO 在新世纪所面临的挑战	(273)
第四节 《保护工业产权巴黎公约》	(274)
一、《保护工业产权巴黎公约》的历史渊源	(274)
二、《保护工业产权巴黎公约》的基本原则	(275)
三、《保护工业产权巴黎公约》的基本内容	(277)
【案例分析】	(279)
【延伸思考】	(279)
第八章 知识产权战略及其实施	(280)
【本章要点】	(280)
【案例导入】	(280)
第一节 知识产权战略概述	(281)
一、知识产权战略的定义及其特点	(281)
二、知识产权战略的实施背景	(282)
三、知识产权战略的层次与基本内容	(284)
四、美国、日本国家知识产权战略借鉴	(293)
第二节 企业知识产权战略概述	(295)
一、企业知识产权战略的概念	(295)
二、企业知识产权战略的特点	(296)
三、企业知识产权战略的内容	(297)
四、制定企业知识产权战略的主要方法	(298)
五、企业知识产权战略的制定步骤	(299)
第三节 企业专利战略	(303)
一、企业专利战略的概念	(303)
二、企业专利战略的目标	(305)
三、企业专利战略的步骤	(305)

第四节 企业商标战略	(308)
一、企业商标战略的概念	(308)
二、企业商标战略的目标	(308)
三、企业商标战略的步骤	(309)
第五节 企业版权战略	(310)
一、企业版权战略概述	(310)
二、企业版权战略的目标和价值	(310)
三、企业版权战略的步骤	(311)
【案例分析】	(313)
后 记	(314)
参考文献	(316)

第一章 知识产权法概论

【本章要点】

1. 知识产权法的学习价值与意义
2. 知识产权法的概念和体系
3. 知识产权制度的内容
4. 知识产权制度的历史

【案例导入】

【案例1】输入法专利侵权案

搜狗诉百度输入法专利侵权，索赔2.6亿元。2015年10月，搜狗公司以17件输入法专利被侵权为由，将百度公司诉至法院，提出总计2.6亿元的专利索赔。2006年，搜狐公司正式发布搜狗输入法产品。2010年，搜狗公司从搜狐公司分拆出来独立运营，搜狗输入法也成为搜狗公司的一张“王牌”。2010年，百度公司推出百度输入法。2015年10月，搜狗公司以百度公司的百度输入法产品侵犯了其8件专利权为由，向北京知识产权法院提起8起专利侵权诉讼，索赔8000万元。同年11月，搜狗公司又针对9件专利分别向北京知识产权法院、上海知识产权法院及上海市高级人民法院提起专利侵权诉讼，指控百度公司侵犯其专利权，并索赔1.8亿元^①。

【案例2】《非诚勿扰》商标侵权案

江苏卫视《非诚勿扰》被判商标侵权^②。2015年12月11日，广东省深圳市中级人民法院对“非诚勿扰”商标侵权纠纷案作出终审判决：撤销一审判决，认定江

① 最高人民法院发布的2015年十大知识产权典型案件。

② 最高人民法院发布的2015年十大知识产权典型案件。

苏省广播电视总台(下称江苏卫视)、深圳市珍爱网信息技术有限公司(下称珍爱网)侵犯金阿欢第7199523号“非诚勿扰”商标权。2009年,金阿欢向国家工商行政管理总局商标局提出申请注册“非诚勿扰”商标。2010年9月,金阿欢的“非诚勿扰”商标被正式核准注册,注册号为7199523号,核定使用类别为第45类的交友服务和婚姻介绍所等。江苏卫视于2010年初推出大型婚恋交友类节目《非诚勿扰》,凭借精良的节目制作和全新的婚恋交友模式,迅速得到观众的广泛认可,屡屡创下省级卫视的收视纪录。金阿欢以侵犯商标权为由,将江苏卫视诉至深圳市南山区人民法院。南山区人民法院一审认为,江苏卫视使用“非诚勿扰”为商标性使用,但其为电视节目,与金阿欢拥有的“非诚勿扰”商标核定服务类别不同,属于不同类商品(服务),不构成侵权,南山区人民法院驳回了金阿欢的起诉。金阿欢不服一审判决,提起上诉。深圳中院二审认定,江苏卫视的《非诚勿扰》节目,从服务目的、内容、方式、对象等判定,均是提供征婚、相亲、交友的服务,与金阿欢拥有的第7199523号“非诚勿扰”商标核定的服务项目相同。二审法院认为,金阿欢的“非诚勿扰”商标已投入商业使用,但由于江苏卫视的知名度及其对节目的宣传,使得公众造成反向混淆。同时,江苏卫视通过播出《非诚勿扰》,收取了大量广告费用,足以证明其是以营利为目的对该商标进行商业使用的,构成商标侵权。最终,深圳中院判令江苏卫视立即停止使用“非诚勿扰”栏目名称。江苏卫视已针对该案提起再审申请。

【案例3】美国高通公司垄断处罚案

2015年2月10日,美国高通公司因垄断行为被国家发展和改革委员会(以下简称国家发改委)罚款人民币60.88亿元,并被责令整改^①。美国高通公司成立于1985年7月,是一家无线电通信技术研发公司,也是全球最大的专利许可收费公司和最大的无线通信芯片制造商,以在CDMA技术方面处于领先地位而闻名。美国高通公司拥有数千件CDMA及其他无线通信领域相关专利及专利申请,其中相当一部分专利已经被全球标准制定机构普遍采纳或建议采纳。2013年7月,国家发改委收到针对美国高通公司的举报,称美国高通公司在中国涉嫌滥用其在无线专利标准、必要专利市场、手机芯片市场的支配地位,实施价格垄断行为,主要包括不公平的高额定价、歧视性定价、附加不合理交易条件等。2015年2月10日,国家发改委裁决美国高通公司构成滥用市场支配地位实施排除、限制竞争的垄断行为,责令其进行整改,并依法对美国高通公司处以其2013年度在中国市场销售额8%的罚款,计人民币60.88亿元。该处罚决定作出后,美国高通公司对此未提出异议。美国高通公司表示,接受该处罚决定,并将如期缴纳罚款,不再寻求进一步的法律程序进行抗辩。

^① 最高人民法院发布的2015年十大知识产权典型案例。

第一节 知识产权法学习的三个问题

19 世纪法国启蒙思想家卢梭说过：法律是人类的理性。作为历史与文化的产物，每一个国家和民族都在漫长的发展过程中探寻着符合自身发展的法律制度，由此孕育出了形态各异、内容丰富的法律观念和法律文化。我国也不例外，在向市场经济转轨的过程中，也形成了自身的法律观念和法律文化，知识产权法便是其中之一。经济的落后，往往伴随着观念的落后；观念的落后又会导致经济的落后，在落后之根的推究中就有着对中国法律文化和法律观念的审视。对观念的审视和考察，就是本节要回答的三个大问题：为什么要学知识产权法？知识产权和知识产权法是什么？知识产权法在中国怎样实践？

一、为什么要学知识产权法

知识产权制度是保证知识的生产、分配、利用和收益，推动科技进步和产业发展的最直接、最有效的制度，是鼓励创新、变知识为生产力并最终促进经济发展的法律保障。对知识产权实施保护不仅与实施创新体系战略密切相关，也是实现国民经济持续、稳定、健康发展的关键。经济贸易一体化和知识经济的联系日趋紧密，淡化了国与国、地区与地区之间的距离，国家间的竞争已演变为综合国力的竞争，知识和技术的创新成为竞争成败的关键，人类的命运、国家的繁荣比以往任何时候都更加依赖于创造和应用知识的能力和效率。因此，比较知识产权的差距，才能在差距中知己知彼，厚积薄发，寻求生存之道。

（一）知识产权强国建设和知识产权战略推进计划的需要

1. 知识产权强国建设基本方略

知识产权强国的建设正在逐步加快。为了实施国家知识产权战略，提高我国知识产权的创造和运用水平，应深化知识产权领域改革，改善知识产权的保护状况，增强全社会的知识产权意识，促进知识产权工作的进步，发挥其对经济社会发展的重要作用，保障知识产权制度激励创新的基本作用，加快我国经济发展方式的转变，解决知识产权大而不强、多而不优、保护不够严格、侵权易发多发、影响创新创业热情等问题。当全球处于新一轮科技革命和产业变革，创新引领发展的趋势时，为了能深入实施创新驱动发展战略，加快知识产权强国建设，国务院从总体要求、机制改革、强化程序与实体保护、拓展海外渠道、完善保障机制等