



南京理工大学知识产权学院文库

南京理工大学知识产权创新实践教育中心系列教材

知识产权案件审判模拟

聂鑫◎主 编

尚苏影 谢 喆 王 瑶 沈 菁◎副主编



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位



2015 年江苏省实验教学与实践教育中心建设专项经费支持

知识产权案件审判模拟

聂 鑫◎主 编

尚苏影 谢 喆 王 瑶 沈 菁◎副主编



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权案件审判模拟 / 聂鑫主编. —北京: 知识产权出版社,
2017. 12

ISBN 978-7-5130-5101-9

I. ①知… II. ①聂… III. ①知识产权法—审判—案例—中国
IV. ①D923.405

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 214596 号

责任编辑: 刘睿 邓莹

责任校对: 潘凤越

文字编辑: 邓莹

责任出版: 刘译文

南京理工大学知识产权创新实践教育中心系列教材

知识产权案件审判模拟

Zhishichanquan Anjian Shenpan Moli

南京理工大学知识产权学院 组织编写

聂鑫 主编 尚苏影 谢喆 王瑶 沈菁 副主编

出版发行: 知识产权出版社 有限责任公司 网 址: <http://www.ipph.cn>

社 址: 北京市海淀区气象路 50 号院 邮 编: 100081

责编电话: 010-82000860 转 8113

责编邮箱: liurui@cnipr.com

发行电话: 010-82000860 转 8101/8102

发行传真: 010-82000893/82005070/82000270

印 刷: 保定市中国画美凯印刷有限公司

经 销: 各大网上书店、新华书店及相关专业书店

开 本: 720mm×960mm 1/16

印 张: 20.25

版 次: 2017 年 12 月第 1 版

印 次: 2017 年 12 月第 1 次印刷

字 数: 295 千字

定 价: 60.00 元

ISBN 978-7-5130-5101-9

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

编委会

编委会主任 吴汉东

编委会成员 朱 宇 支苏平 李 彬 钱建平

曾培芳 朱显国 唐代盛 聂 鑫

尚苏影 谢 喆 叶建川 王 鸿

姚兵兵 林小爱 武兰芬 姜 军

总 序

当前，我国正在深入推进知识产权强国建设，知识产权人才作为建设知识产权强国最基本、最核心、最关键的要素日益受到高度重视。近年来，我国相继发布《深入实施国家知识产权战略行动计划（2014~2020年）》《关于新形势下加快知识产权强国建设的若干意见》《国家创新驱动发展战略纲要》《“十三五”国家知识产权保护和运用规划》《知识产权人才“十三五”规划》等重要政策文件，对我国知识产权人才培养提出了新的要求。

知识产权作为一门独立的学科，有自己独特的研究对象，有自己特有的基本范畴、理念、原理、命题等所构成的知识体系；知识产权作为一种特定的专业，有自己特殊的人才培养目标，也有自己特定的人才培养规格。结合知识产权的学科特点，知识产权人才培养应当符合以下三个基本定位：

第一，知识产权人才应当是复合型人才。知识产权归属于法学，但与管理学、经济学、技术科学等有着交叉和融合，因此知识产权人才应当具备多学科的知识背景。他们除了掌握法学的基础知识外，还应当能够理解文、理、工、医、管等学科的基本原理和前沿、动态，成为懂法律、懂科技、懂经济、懂管理的复合型人才。第二，知识产权人才应当以应用型人才为主。知识产权是一门实践性极强的学科，无论是知识产权的确权与保护，还是知识产权的管理与运营，都是实践性工作。立法、司法机关、行政管理部门、公司企业、中介服务机构等实务部门对知识产权人才有着广泛的需求。第三，知识产权人才应当是高端型人才。知识产权跨学科的特点，意味着单一的本科学历根本无法实现知识产权专业的目标要求，要使

知识产权人才有较高的起点、较广博的知识，双学士、硕士、博士、博士后等高学历人才应当成为今后知识产权人才培养的主流。

知识产权人才培养是我国高校中最年轻、最有生命力的事业。但从总体上看，由于当前高校知识产权人才培养在复合型师资、培养方案、课程设置、实验条件等方面存在诸多困难与问题，从而导致我国知识产权人才数量和能力素质与上述目标定位还存在一定差距，特别是高层次和实务型知识产权人才严重缺乏。因此，要以知识产权人才培养定位为目标，提升知识产权人才培养的软硬件条件，实现知识产权人才培养工作的科学化、体系化和制度化，为知识产权强国建设提供坚实的智力支撑。

值得欣慰的是，围绕上述培养目标，我国很多高校已经开始积极探索知识产权人才培养的新途径。例如，南京理工大学知识产权学院，借助工信部、国家知识产权局以及江苏省政府三方共建的契机，在国内率先成立独立建制的知识产权学院，建立起“3+1+2”知识产权本科实验专业、法律硕士（知识产权）专业、知识产权管理硕士点、知识产权管理博士点，并建立了省级知识产权创新实践教学中心。

本套系列教材正是基于上述背景由南京理工大学知识产权创新实践教学教育中心组织编写的。该系列教材共六本，分别为《知识产权案件审判模拟》《知识产权国际保护》《知识产权代理实务》《专利文件撰写》《专利检索与分析精要》和《企业知识产权管理理论与实践》。从学科背景上看，该系列教材涵盖法学、管理学、经济学、情报学、技术科学等不同学科知识，符合“知识产权人才应当是复合型人才”的要求；从课程设置上看，该系列教材更加注重知识产权诉讼、专利文书撰写、专利检索分析等知识产权实务技能的培养，符合“知识产权人才应当以应用型人才为主”的要求；从适用对象上看，该系列教材既可作为高校知识产权专业本科生和研究生的课程教学教材，也可作为企事业单位知识产权高级法务人员和管理人员的参考教材，符合“知识产权人才应当是高端型人才”的要求。衷心希望通过该套教材的出版发行，总结出我国复

合型、应用型、高端型知识产权人才培养的先进经验，以期为加快知识产权强国建设贡献力量。

是为序。

中南财经政法大学文澜资深教授、博士生导师



2017 年 6 月

目 录

第一章 知识产权案件审判模拟概述	(1)
第一节 知识产权案件审判模拟的概念和特点	(1)
一、知识产权案件审判模拟的概念	(1)
二、知识产权案件审判模拟的特点	(3)
第二节 知识产权案件审判模拟在知识产权教学中的地位和作用	(5)
一、知识产权案件审判模拟在知识产权教学中的地位	(5)
二、知识产权案件审判模拟在知识产权教学中的作用	(6)
第三节 知识产权案件审判模拟中的举证、质证和认证	(10)
一、举证、质证和认证的内涵及关系	(10)
二、知识产权案件审判模拟中的举证	(14)
三、知识产权案件审判模拟中的质证	(16)
四、知识产权案件审判模拟中的认证	(22)
第四节 知识产权案件审判模拟的组织实施	(23)
一、数字化模拟法庭的建设	(23)
二、知识产权案件审判模拟案例的选用	(26)
三、知识产权案件审判模拟角色的分配	(27)
四、知识产权案件审判模拟的准备、排练和开庭	(28)
第五节 知识产权案件审判模拟的教学评估	(29)
一、知识产权案件审判模拟教学评估的意义	(29)

二、知识产权案件审判模拟教学评估的标准	(30)
三、知识产权案件审判模拟教学评估的方法	(32)
第二章 知识产权民事案件审判模拟	(39)
第一节 知识产权民事诉讼概述	(39)
一、知识产权民事诉讼的类型	(39)
二、知识产权民事诉讼的特点	(41)
三、知识产权民事诉讼的管辖	(43)
第二节 知识产权民事案件一审普通程序模拟	(47)
一、模拟案例背景材料	(47)
二、一审普通程序庭审前的准备	(48)
三、一审普通程序庭审流程	(56)
第三节 知识产权民事案件二审程序模拟	(99)
一、模拟案例背景材料	(99)
二、二审程序庭审前的准备	(99)
三、二审程序庭审流程	(99)
第四节 知识产权民事诉讼主要法律文书	(113)
一、民事起诉状	(113)
二、民事答辩状	(118)
三、一审民事判决书	(122)
四、民事上诉状	(130)
五、合议庭评议笔录	(131)
六、法庭笔录（开庭审理用）	(132)
七、法定代表人身份证明书	(137)
八、授权委托书	(138)
第三章 知识产权刑事案件审判模拟	(143)
第一节 知识产权刑事诉讼概述	(143)
一、知识产权刑事诉讼的类型	(144)

二、知识产权刑事诉讼的管辖	(147)
三、知识产权刑事诉讼审理程序概述	(148)
第二节 知识产权公诉案件一审普通程序模拟	(151)
一、模拟案例背景材料	(151)
二、一审普通程序庭审前的准备	(152)
三、一审普通程序模拟法庭开庭流程	(153)
四、模拟审判实验	(172)
第三节 知识产权公诉案件二审普通程序模拟	(173)
一、模拟案例背景材料	(173)
二、二审程序庭审前的准备	(175)
三、二审程序模拟法庭开庭流程	(176)
四、模拟审判实验	(187)
第四节 知识产权刑事诉讼主要法律文书	(190)
一、刑事起诉书	(190)
二、公诉意见书	(192)
三、辩护词	(194)
四、刑事上诉状	(197)
五、刑事判决书	(198)
六、刑事裁定书	(204)
第四章 知识产权行政案件审判模拟	(209)
第一节 知识产权行政诉讼概述	(209)
一、知识产权行政诉讼的类型	(209)
二、知识产权行政诉讼的管辖	(214)
三、知识产权行政诉讼审理程序概述	(218)
第二节 知识产权行政案件一审普通程序模拟	(221)
一、模拟案例背景材料	(221)
二、一审普通程序庭审前的准备	(224)

三、一审普通程序庭审流程	(226)
第三节 知识产权行政案件二审程序模拟	(248)
一、模拟案例背景材料	(248)
二、二审程序庭审前的准备	(250)
三、二审程序庭审流程	(252)
第四节 知识产权行政诉讼主要法律文书	(270)
一、行政起诉状	(270)
二、行政诉讼答辩状	(273)
三、行政诉讼代理词	(275)
四、一审行政判决书	(278)
五、行政上诉状	(287)
六、二审行政判决书	(289)
七、行政裁定书	(300)
八、其他相关法律文书	(301)
参考文献	(307)
后 记	(309)

第一章 知识产权案件审判模拟概述

【导读】

本章内容涉及知识产权案件审判模拟概述，分五节阐述。第一节概括介绍知识产权案件审判模拟的概念和特点。明确知识产权诉讼虽然不是是一种单独的诉讼类型，但是和一般诉讼相比，它有着自身的特点，这些特点决定了知识产权诉讼从审理要求到审理技巧都会和一般诉讼有所区别。第二节介绍知识产权案件审判模拟在知识产权教学中的地位和作用，以明确该课程设置在整個知识产权教学体系中的重要性。诉讼是一个收集、审查判断和运用证据认识案件事实的过程，举证、质证和认证是在诉讼过程中围绕证据展开的各个环节。鉴于此，第三节主要介绍知识产权案件审判模拟中的举证、质证和认证。第四节和第五节主要就知识产权案件审判模拟的组织实施和教学评估两方面进行介绍，为教师组织实施知识产权案件审判模拟，学生参与知识产权案件审判模拟提供参考和指导。本章教学重点为知识产权案件审判模拟的组织实施和教学评估。

第一节 知识产权案件审判模拟的概念和特点

一、知识产权案件审判模拟的概念

近年来，知识产权案件继续呈现出新类型案件多，审理难度大，社会关注度高的特点。据最高人民法院《中国法院知识产权司法保护状况（2014年）》统计：2014年，全国地方人民法院共新收和审结知识产权民

事一审案件 95 522 件和 94 501 件。其中,新收专利案件 9 648 件;商标案件 21 362 件;著作权案件 59 493 件;技术合同案件 1 071 件;不正当竞争案件 1 422 件(其中垄断民事案件 86 件);其他知识产权案件 2 526 件。全年共审结涉外知识产权民事一审案件 1 716 件;审结涉港澳台知识产权民事一审案件 426 件。全国地方人民法院共新收和审结知识产权民事二审案件 13 760 件和 13 708 件;共新收和审结知识产权民事再审案件 80 件和 94 件(含旧存)。最高人民法院新收和审结知识产权民事案件 336 件和 339 件(含旧存)。^①而且,在互联网产业、物理化学、计算机软件、集成电路布图设计、植物新品种等领域产生了许多疑难复杂案件。知识产权案件数量的不断增加以及审判要求的不断提高对知识产权专业人才提出了更高的要求。高校知识产权人才培养的目标就是通过理论化、系统化的专门教育培养符合社会需求的复合型知识产权专业人才。尤其在本科教育阶段,高校知识产权人才培养的目标更应定位为应用型知识产权人才的培养。知识产权案件审判模拟这种集理论教学和实践能力的培养于一身的教学活动,一方面可以提高学生的参与感,另一方面可以帮助学生在实践的过程中回顾和检验理论知识的学习,随着知识产权人才培养目标定位的清晰化,知识产权案件审判模拟教学必然成为知识产权本科教学活动中必不可少的重要环节。

知识产权案件审判模拟是知识产权教学体系中的一种理论与实践相结合的不可或缺的教学模式,是指在知识产权教学过程中,在教师的指导下分析和理解具有代表性的知识产权案件,并由不同的学生扮演法官、公诉人、当事人、诉讼代理人以及其他诉讼参与人等不同诉讼角色,按照严格的法定程序在虚拟的法庭中对真实或者虚拟的知识产权刑事案件、知识产权民事案件和知识产权行政案件进行模拟审判演练的一种教学活动。

① 最高人民法院.中国法院知识产权司法保护状况(2014)[M].北京:人民法院出版社,2015.

二、知识产权案件审判模拟的特点

知识产权案件审判模拟是知识产权专业进行实践性教学的需要，这一重要的实践教学环节具有不同于其他教学环节的一些特点，具体表现在以下几个方面。

（一）教学方式的实践性

知识产权案件审判模拟是知识产权教学方式理论与实践的结合，是学生在教师的指导下，将所学实体法和程序法的理论知识运用到具体知识产权案件的审理活动之中，其实践性特点非常突出。知识产权案件审判模拟的进行需要由学生自己进行实际操作和演练，学生在知识产权案件审判模拟的过程中分别扮演不同诉讼角色，按照实体法和程序法的相关规定和要求实际演示法庭审理的全过程。在知识产权模拟审判中，一方面，学生需要在教师的指导下选择案例，编写与知识产权模拟审判有关的剧本；另一方面，学生还需要按照角色要求撰写相关诉讼法律文书，进行法庭诉讼活动。可以有效地在实践中锻炼学生的实际操作能力，提高学生分析问题和解决问题的能力。

（二）知识产权诉讼案件的差异性

知识产权案件审判模拟的对象是知识产权诉讼案件。知识产权诉讼案件是指人民法院审理的涉及知识产权的各种诉讼案件的总称，包括知识产权民事诉讼案件、知识产权刑事诉讼案件和知识产权行政诉讼案件。所以，知识产权诉讼并不是一种单独的诉讼类型，仍是民事诉讼、行政诉讼及刑事诉讼的总和，在审理程序上和一般的民事诉讼、行政诉讼及刑事诉讼案件相比并无二致。但是，知识产权诉讼案件和一般诉讼案件相比，具有技术类案件比例高、案件社会影响大，关注度高、涉外案件多等特点，这些特点决定了知识产权诉讼案件从审理要求到审理技巧都会和一般诉讼案件有所区别。

（三）诉讼角色的虚拟性

参与知识产权案件审判模拟中的各种诉讼角色，都是在教师的指导和

分配下由学生进行扮演的。在知识产权刑事审判模拟中，被害人、附带民事诉讼的当事人、合议庭组成成员、公诉人、书记员、辩护人、代理人、证人、鉴定人以及被告人、法警等都是由学生自己扮演。在知识产权民事审判模拟和行政审判模拟中，原告及其诉讼代理人、被告及其诉讼代理人、合议庭成员、书记员、证人、鉴定人、法警等诉讼角色，也均由学生扮演。这就是说，在知识产权案件审判模拟中，无论是知识产权民事诉讼、刑事诉讼还是行政诉讼，诉讼角色都是虚拟的，在法庭上担任各种角色的学生，并不是真实的诉讼主体，而是由学生模拟扮演的虚拟主体。

（四）庭审过程的演示性

知识产权案件审判模拟中诉讼角色的虚拟性决定了知识产权案件审判模拟庭审过程的演示性。由于知识产权案件审判模拟的诉讼角色都是由学生扮演的，因此，从一开始，知识产权案件审判模拟就带有强烈的演示性质。在模拟的庭审过程中，担任各种不同诉讼角色的学生，都需要按照实体法和程序法的要求演示自己在该知识产权案件中所担任的诉讼角色，由他们共同完成整个知识产权审判的演示任务。在知识产权案件审判模拟这场演示活动中，担任各种不同诉讼角色的学生是演员，指导教师和旁听学生以及其他人员都是观众，由他们观看整个演示活动，在演示结束后对演示的过程进行讨论和评价。

（五）场景布置的模仿性

知识产权案件审判模拟的场景布置要求全面模仿人民法院审理案件真实的法庭，从室内的环境布置到参与人员的座位设置和衣着打扮都应与人民法院法庭保持一致。不仅如此，有些学校的模拟法庭设备，比起人民法院法庭的设备甚至还要更为先进和齐全。在模拟法庭，无论是合议庭背后墙上的国徽、审判区内的审判台，还是双方当事人的席位、刑事被告人以及旁听席位，都应当与真正的法庭没有区别。令学生们感觉到走进模拟法庭就像走进了真正的法庭一样，如此，一方面能够令参与的学生们在模拟法庭当中充分感受到法庭的庄严，另一方面也可以让学生们对真实的法庭更为熟悉。法庭场景的高度模仿性是模拟法庭必须具备的特点，如果不能

全面模仿真实的法庭,模拟法庭也就难以达到模拟审判教学的目的。

【思考与练习】

1. 知识产权诉讼案件和一般诉讼案件相比,有何特点?
2. 知识产权案件审判模拟这一重要的实践教学环节有何特点?

第二节 知识产权案件审判模拟在知识产权教学中的地位和作用

一、知识产权案件审判模拟在知识产权教学中的地位

在知识产权教学中,知识产权案件审判模拟究竟应当处于一种什么样的地位?或者说在知识产权教学体系课程设置中,知识产权案件审判模拟应该处于一种什么样的地位?我们认为,在知识产权教学中,知识产权案件审判模拟具有十分重要的地位。知识产权教学是为知识产权人才的培养服务的,目前,社会上惯于将从事与知识产权相关的研究或者法律实务的专门人才合称为知识产权人才,具体来说包括了知识产权行政管理、执法司法人员、企事业单位中从事知识产权管理工作的人员、知识产权教学和研究人员等其他从事知识产权工作的专门人才。知识产权人才大体可划分为四个类型:教研型人才、管理型人才、执法司法人才和服务型人才。^①

从就业方向来看,知识产权教研型人才主要从事知识产权教学研究的工作;知识产权管理型人才主要在各级政府机关、企业事业单位以及其他机构承担知识产权管理工作;知识产权执法司法人才主要在各级人民法院、检察院、公安机关从事知识产权审判、控诉和侦查的工作;知识产权行政执法工作;知识产权服务型人才主要在知识产权中介机构、律师事务所从事知识产权实务工作。

不同类型的知识产权人才有着不同的培养要求,高校进行知识产权人才培养的过程是不断探索的过程,探索更契合人才培养目标的教学方法,

^① 吴汉东. 知识产权年刊(2006年)[M]. 北京:北京大学出版社,2006:12.

探索更符合不同类型知识产权人才工作需求和期待的教学内容。在知识产权课程教学体系中,知识产权案件审判模拟的教学对以上四类知识产权人才都非常重要,知识产权教研型人才需要通过对现有程序的合理性进行思考,探求更先进更本土化的制度建设;知识产权管理型人才通过对现有程序的了解,提高管理的效能;知识产权执法司法人才和知识产权服务型人才更是在工作中直接运用相关程序。因此,在知识产权人才培养的课程体系中设置知识产权案件审判模拟这门课程是具有合理性的。

就以上四类知识产权人才的培养目标来看,学生是否能够做到理论与实践相结合是一个重要的考量标准。开设实践性课程,是知识产权人才培养教学改革的重要内容,知识产权案件审判模拟课程是知识产权人才培养课程体系中的核心实践课程,对提高学生的实际操作能力,将理论运用于实践有着举足轻重的作用。

知识产权专业课程分为必修课和选修课两大类,必修课是每一个学生都必须修学分的课程,选修课是由学生根据兴趣爱好自己选择修学分的课程。从南京理工大学知识产权的人才培养方案来看,知识产权案件审判模拟被列为集中实践教学课程,是知识产权第二学士学位和知识产权双学位学生的必选课程。该门课程设置为1个学分,16个课时。成为必修课的知识产权案件审判模拟,一方面,可以引起学生和教师的高度重视,通过课程的学习,培养学生的实际操作能力;另一方面,学生和教师的高度重视不仅有利于这门课程的硬件建设,如模拟法庭教室的建设、模拟法庭设备的配置等,而且有利于这门课程的软件建设,如师资力量培养、教学大纲、教材和案例库的建设等。

二、知识产权案件审判模拟在知识产权教学中的作用

随着我国知识产权事业的飞速发展,社会对知识产权的复合型人才的需求急剧上升,知识产权人才的培养模式成为了各高校积极思考和探索的问题。在培养目标中应当将培养有能力从事知识产权工作的人才作为一个重要方面;在培养要求中应当强化学习知识产权方面的相关知识和技能的