

高等院校法学专业系列教材

总主审 付子堂 蔡守秋 总主编 黄锡生 张新民

第三版

知识产权法学

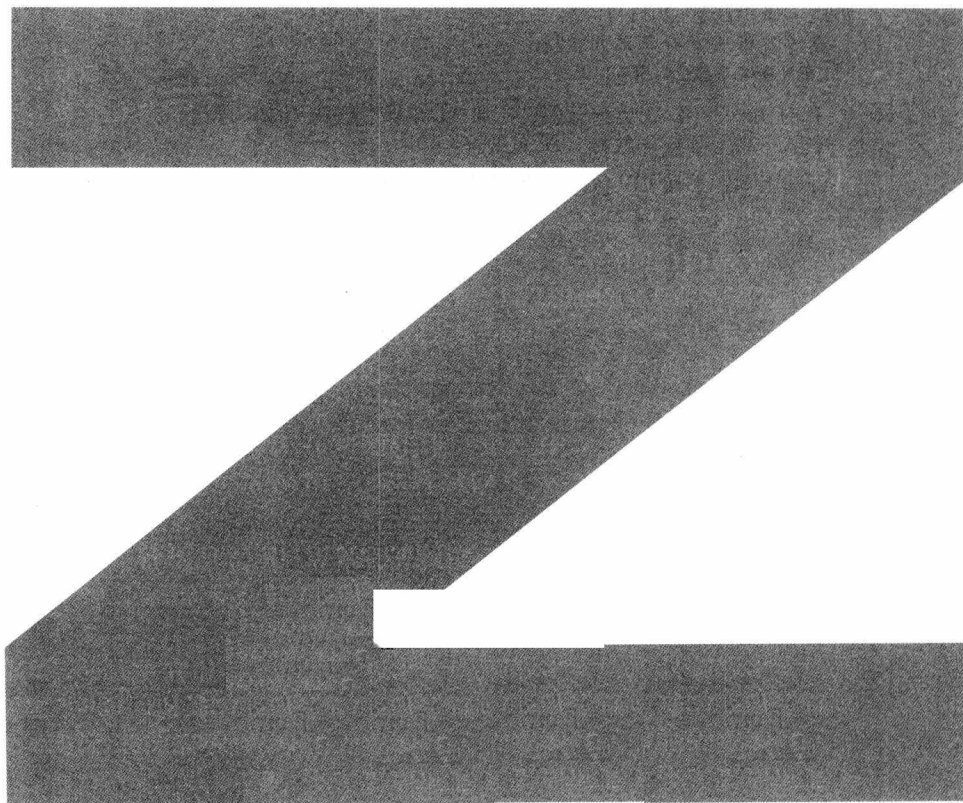


重庆大学出版社
<http://www.cqup.com.cn>

— 主编 曾文革 张明 副主编 刘丹 肖云 主审 张玉敏 —

高等院校法学专业系列教材自 2002 年出版以来，受到全国法学专业师生的广泛关注和好评，荣获“省部级优秀教学成果奖”。本系列教材经过两次修订，质量日趋精良，目前已经销售 50 万册，被全国近百所高校作为教材使用，在我国法学教育界产生了较大影响。

高等院校法学专业系列教材



知识产权法学

第三版

主编 曾文革 张明 副主编 刘丹 肖云 主审 张玉敏

重庆大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

知识产权法学/曾文革,张明主编. —3版. —重庆:
重庆大学出版社,2011.1

高等院校法学专业系列教材
ISBN 978-7-5624-5662-9

I. ①知… II. ①曾…②张… III. ①知识产权法—法的理论
—中国—高等学校—教材 IV. ①D923.401

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第160759号

知识产权法学

(第三版)

主 编 曾文革 张 明

副主编 刘 丹 肖 云

策划编辑:雷少波

责任编辑:文 鹏 罗 杉 版式设计:周 晓

责任校对:任卓惠 责任印制:赵 晟

*

重庆大学出版社出版发行

出版人:邓晓益

社址:重庆市沙坪坝正街174号重庆大学(A区)内

邮编:400030

电话:(023) 65102378 65105781

传真:(023) 65103686 65105565

网址:<http://www.cqup.com.cn>

邮箱:fxk@cqup.com.cn(营销中心)

全国新华书店经销

自贡新华印刷厂印刷

*

开本:787×1092 1/16 印张:15.5 字数:327千

2011年1月第3版 2011年1月第7次印刷

印数:24 001—27 000

ISBN 978-7-5624-5662-9 定价:29.00元

本书如有印刷、装订等质量问题,本社负责调换
版权所有,请勿擅自翻印和用本书
制作各类出版物及配套用书,违者必究

“高等院校法学专业系列教材”编审委员会

总 主 审 付子堂 蔡守秋
副总主审 李希昆 肖建华
熊志海 赵美珍

审委会成员(按姓氏笔画排序)

文正邦	王连琚	韦 锋
卢代富	张玉敏	李开国
李昌麒	李金荣	杨树明
金 平	俞荣根	赵万一
赵长青	赵学清	赵勇山
徐静村	莫江平	高绍先
常 怡	廖中洪	蔡守秋

总 主 编 黄锡生 张新民
副总主编 孟庆瑜 斜晓东
王世进 张树兴

编委会成员(按姓氏笔画排序)

卫德佳	牛建平	邓 禾
邓瑞平	刘 丹	刘云生
刘运亚	刘国涛	宋宗宇
张步文	时显群	李旭东
李 锴	汪 力	陆文彬
侯 茜	徐继敏	陶 林
高 飞	曾文革	韩宏利
蔡维力		

第三版说明

时代在发展,教材要改版;社会已进步,知识须相符。本套教材自2002年问世以来,得到广大读者的支持和好评,并获得省部级奖,全国已有近百所法律院校选用。为了将本套教材做成精品,保证教材的前沿性和准确性,保持其旺盛的生命力,编委会决定进行第三次修订。本次修订主要从以下几方面进行:1. 缩减字数,精简篇幅;2. 删除旧法,补充新知;3. 完善体例,重设版面;4. 注重实用,体现特色。全体作者经过一年多的精心修订,期望新版教材能更加科学、合理,为我国法学教育事业作出更大的贡献。由于水平所限,不足之处在所难免,敬请各位读者不吝指正,以便再版时完善。

自本书上一版以来,我国知识产权立法和司法实践出现了许多新的进展和变化。例如,2006年国务院颁布了《信息网络传播权保护条例》,2008年12月全国人大常委会对《专利法》进行了第三次修订,2010年1月国务院颁布了新的《专利法实施细则》,2010年2月全国人大常委会对《著作权法》进行了第二次修订,最高人民法院则陆续发布了《关于审理涉及驰名商标保护的民事纠纷案件应用法律若干问题的解释》《关于审理侵犯专利权纠纷案件应用法律若干问题的解释》等司法解释。这期间理论研究也不断深入。这些新的发展有必要在本书中得到反映。为此,我们着重从以下几个方面对本书进行了修订:

第一,根据新修订的《专利法》和《专利法实施细则》,对专利法部分进行了较大幅度的修订,包括调整引用的法律规范、补充新增的内容(例如“遗传资源的来源披露”“授予外观设计专利权的创造性要求”“强制保密审查”“现有技术抗辩”等)、改写修改的内容(例如对专利权的客体的修改、对中国政府承认的国际展览会的修改、对强制许可制度的修改、对专利授权条件的修改、对专利权评价报告的修改等)以及删除我们认为不必要的内容。除此以外,我们还根据最高人民法院新近颁布的司法解释,对“侵犯专利权的判断”等内容进行了补充和更新。

第二,根据新修订的《著作权法》和著作权理论研究的新成果,对著作权法部分的有关内容进行相应修订。此次《著作权法》修订幅度较小,主要集中于两处:其一,删改了原第4条关于“禁止出版、传播的作品不受著作权法保护”的规定;其二,增加一条关于著作权出质到著作权行政管理部门办理出质登记手续的规定。据此,我们分别对本书的相应章节进行了改写。此外,我们还根据著作权理论研究的新成果,对“著作权的客体”“著作权的内容”“邻接权”以及“著作权及邻接权的保护”等章节进行了较大调整。

第三,根据我们的理解,对商标法部分的章节结构和行文表达进行了较大调整。

第四,鉴于“总论”部分和“国际保护与反不正当竞争”部分在理论和实践上变化不大,因此对上述两部分只进行了小幅修改,更新了有关数据。

第五,为方便读者尽快熟悉有关法条,提高学习效率,我们为全书中引用的

法律规范注明了出处。另外,为行文简洁考虑,书中所引用的法律规范名称基本上使用了缩略语,为便于读者对照,特制作了缩略语表附于书前。

第六,对本书上一版中的一些疏漏、错误之处进行了修改,并删除了部分我们认为重复和不必要的内容。

第七,大致统一了著作权法、专利法和商标法这三大部分的章节结构,使之基本遵循“概述”“权利的客体”“权利的主体”“权利的取得”“权利的内容”“权利の利用”“权利的限制”“权利的终止与无效”以及“权利的保护”的逻辑结构。

第八,对全书的行文进行调整,使之更为简洁明了,表达更为准确、流畅。另外,为压缩篇幅,部分内容并未展开论述。

本次修订由曾文革、张明担任主编,刘丹、肖云担任副主编,张玉敏担任主审。修订工作由各位同仁分头完成,最后由张明老师负责全书的统稿、定稿工作。修订的具体分工如下(以章节先后为序):

肖斌:第一编;孙绍伟:第二编;张明:第三编,第四编;肖斌:第五编。

尽管修订者做了较大努力,但由于水平有限,修订后本书中不可避免还会存在不当或错误之处,真诚欢迎审阅者、读者的批评指正。

法学专业系列教材编委会
2010年8月

再版说明

我们于2002年组织编写的这套系列教材,受到广大师生的欢迎与好评,荣获省部级优秀教学成果二等奖,已经被国内五十多所高校作为教材采用,在我国法学教育界产生了较大的影响。这是值得我们每一个作者欣慰的地方。然而,时代在进步,社会在发展,法律作为人们的行为规范、社会生活的高度反映,必须与时俱进。第一版教材中个别理论观点已不能适应时代发展的要求,所引用的一些法律条文已为现行立法所修正,加之原教材在编写过程中还存在着各种疏漏与不足,这些均亟需得以完善。为适应我国法制建设的实际需要,使本套教材秉承第一版的特点,做到精益求精,具有更强的生命力,应广大读者的要求,我们特聘请了相关领域的法学专家对原教材进行了修订。此次主要修订了以下几方面内容:

1. 对原教材的一些理论观点和法律法规进行了修订,使之更具时代性,更准确。再版教材吸收了近几年法学理论研究的最新成果,删除了过时的法律法规,增加了新颁的法律法规,体现了我国立法及司法实践的最新进展。

2. 对原教材的体例进行了部分调整,使之更具科学性和逻辑性。新版教材吸取了第一版的经验与教训,一方面调整了每本教材内部的章节结构,另一方面注意处理好各本教材即各法学学科之间的交叉和衔接关系,避免重复和疏漏。

3. 对原教材的语言作了进一步修饰和雕琢,使之更加简洁通达。新版教材秉承了第一版的风格,力求简明扼要,写作规范,术语使用准确,语言通俗易懂。

《知识产权法学》第二版由曾文革、陈静熔任主编,刘宁、肖云任副主编,西南政法大学博士生导师张玉敏教授任主审,福州大学刘宁副教授负责全书的修订统稿工作。

主要修订章节包括:第一编的第一章第二节;第二编的第一章第一节、第二章第一节、第三章第一节、第四章、第七章第四节、第九章第二节;第三编的第二章、第四章第一节、第七章;第四编的第三章、第五章。此外,为体现知识产权法体系的完整性,在第五编增加了“与知识产权保护有关的反不正当竞争制度”一章,并对第五编的结构进行了调整。

法学专业系列教材编委会

2005年7月

出版说明

市场经济就是法治经济。为适应 21 世纪市场经济新要求,迎接“入世”的新挑战,培养高素质的法学专业人才,根据国家教育部关于普通高等院校法学专业开设课程的要求,我们组织了十多所院校法学专业的教师编写这套系列教材,以供法学专业本科学生使用。本教材具有以下特点:

1. 反映法学理论发展的新成果和立法执法的新情况。本套教材力求吸收法学理论研究的新成果和前沿理论观点,采用新颁布的法律法规,特别是加入 WTO 后我国颁布或修订的法律法规。

2. 注重编排体例的科学性。本套教材作为一个整体,我们在编写时,一是注意每一本书内部体例的科学性和逻辑性,二是注意处理好学科与学科之间的交叉和衔接关系,避免重复和疏漏。

3. 注重基础性,合理把握内容难度。本套教材是按照法学专业本科生教育的要求和全国统一司法考试的要求来设计内容的深度和广度的,做到既反映一定的学术前瞻性又注重法学的基本框架、基础知识和基本理论,力求使本科学生易于掌握并达到应有的要求。

4. 简明实用、通俗易懂。本套教材针对本科学生的特点和各课程的学时安排,力求简明扼要,注重实用,写作符合规范,语言通俗易懂,便于学生自学掌握。

《知识产权法学》是本系列教材之一,由曾文革、陈静熔任主编,西南政法大学李雨峰博士担任本书主审。本书撰稿分工如下:曾文革(重庆大学),第一编;徐琳娜(重庆行政学院),第二编第一、二、三、四章;王莉(重庆大学),第二编第五、六、七章;蔡维力(重庆大学),第二编第八、九章;张树兴(昆明理工大学),第三编第一、二、三、四章;梁分(西南石油学院),第三编第五、六章;陈渝(西南政法大学)、王保信(西南政法大学),第三编第七、八章;巩文宏(洛阳工学院)、陈静熔(重庆大学),第四编第一、二章;邓禾(西南政法大学),第四编第三、六章;肖云(重庆大学)、方海平(重庆市渝中区人民法院),第四编第四章;肖云,第四编第五章;陈静熔,第五编。

法学专业系列教材编委会
2002 年 8 月

目 录

第一编 知识产权法总论	1
第一章 知识产权概述	3
第一节 知识产权的概念、范围与分类	3
第二节 知识产权的性质和法律特征	6
第二章 知识产权法概述	10
第一节 知识产权法的调整对象	10
第二节 知识产权法的性质和作用	11
第三节 知识产权法各部门之间及其与相邻法律部门的关系	14
第四节 知识产权法的体系与渊源	17
第二编 著作权法论	21
第一章 著作权和著作权法概述	23
第一节 著作权概述	23
第二节 著作权法概述	26
第二章 著作权的客体	29
第一节 著作权保护的对象	29
第二节 著作权法不予保护的对象	34
第三章 著作权的主体	38
第一节 著作权主体概述	38
第二节 著作权的原始主体	39
第三节 著作权的继受主体	41
第四节 特殊作品的著作权归属及其行使	43
第四章 著作权的内容	48
第一节 精神权利	48
第二节 经济权利	50
第五章 著作权的取得与期限	58
第一节 著作权的取得制度	58
第二节 著作权的保护期限	59
第六章 邻接权	62
第一节 邻接权概述	62
第二节 表演者权	64
第三节 录音录像制作者权	67
第四节 广播组织权	68

第五节 出版者的版式设计权	70
第七章 著作权及邻接权的利用和限制	71
第一节 著作权及邻接权的利用	71
第二节 著作权及邻接权的限制	74
第八章 著作权及邻接权的保护	82
第一节 侵犯著作权及邻接权的判断	82
第二节 对著作权及邻接权的司法保护	84
第九章 著作权的管理	89
第一节 著作权的行政管理	89
第二节 著作权的集体管理	90
第三编 专利法论	93
第一章 专利法概述	95
第一节 专利、专利权和专利法	95
第二节 专利制度	97
第二章 专利权的主体	102
第一节 非职务发明创造场合有权申请并获得专利的人	102
第二节 职务发明创造场合有权申请并获得专利的人	104
第三节 合作与委托场合有权申请并获得专利的人	106
第四节 外国人向中国申请专利的特别规定	107
第三章 专利权的客体	108
第一节 发明	108
第二节 实用新型	109
第三节 外观设计	112
第四节 不受专利法保护的客体	113
第四章 专利权的取得	118
第一节 授予专利权的实质条件	118
第二节 专利申请文件	125
第三节 专利申请的原则与手续	130
第四节 专利审批	138
第五章 专利权的内容与限制	144
第一节 专利权的内容	144
第二节 专利权的限制	146
第六章 专利权的终止与无效	154
第一节 专利权的终止	154
第二节 专利权的无效	156
第七章 专利权的保护	159
第一节 侵犯专利权的判断	159
第二节 对专利权的司法保护	162
第四编 商标法论	167
第一章 商标法概述	169

第一节 商标与商标权	169
第二节 商标制度的历史沿革	169
第二章 商标权的客体与主体	171
第一节 商标权的客体	171
第二节 商标权的主体	172
第三章 商标权的取得	174
第一节 商标权原始取得的方式	174
第二节 商标注册条件	175
第三节 商标注册申请文件	181
第四节 商标注册申请的原则	182
第五节 对商标注册申请的审核	183
第四章 商标权的内容、利用与限制	186
第一节 商标权的内容	186
第二节 商标权的利用	187
第三节 商标权的限制	189
第五章 商标权的终止与无效	190
第一节 商标权的终止	190
第二节 商标权的无效	192
第六章 商标权的保护	193
第一节 侵犯商标权的判断	193
第二节 对商标权的司法保护	196
第七章 驰名商标的法律保护	200
第一节 驰名商标概述	200
第二节 驰名商标的特殊保护	202
第五编 知识产权的国际保护及反不正当竞争法论	205
第一章 知识产权的国际保护	207
第一节 知识产权国际保护概述	207
第二节 主要的知识产权国际公约	210
第三节 与贸易有关的知识产权协议	217
第二章 与知识产权保护有关的反不正当竞争制度	225
第一节 不正当竞争行为与反不正当竞争法	225
第二节 商业秘密的法律保护	228
参考文献	232
缩略语表	234

第一编

DIYIBIAN

知识产权法总论

ZHISHI CHANQUANFA ZONGLUN

第一章 知识产权概述

第一节 知识产权的概念、范围与分类

一 知识产权的概念

通常认为,“知识产权”一词源自英文 Intellectual Property。学界对“知识产权”一词的由来存在不同的见解。有学者认为这一术语产生于 18 世纪的德国^①,还有学者认为该概念为 17 世纪中叶的法国学者卡普佐夫所创,后为比利时法学家皮卡第所发展^②。

德国于 20 世纪初开始称“无形产权”(德文为 Geistiges Eigentum),前苏联一直使用“智力成果权”这一名称,我国台湾地区则称之为“智慧财产权”。然而,“知识产权”一词真正在世界范围内普遍使用并得到各国的广泛接受则始于 1967 年《建立世界知识产权组织公约》的签订。我国 1986 年颁布的《民法通则》正式采用这一概念,并为法学界所认同。

关于“知识产权”这一概念的含义,国内外法学界可谓见仁见智。比利时法学家皮卡第认为,知识产权是一种具有时间限制性的特殊权利,“一定对象的所有权在每一瞬息时间内只能属于一个人(或一定范围的人——共有财产),使用知识产权的权利则不限人数,因为它可以无限再生”^③。美国学者阿瑟·R. 米勒认为,知识产权是包括专利、商标和版权三个法律领域的民事权利范畴^④。世界知识产权组织(WIPO)对知识产权的界定是,“知识产权是指人的智力的创造物,是与知识财产紧密相关的各种各样的信息”^⑤。我国学者对知识产权这一概念亦众说纷纭。概括而言主要有以下几种观点:

(1)智力成果专有权说。即认为知识产权是人们可以就其创造性智力成果依法享有的专有权利,主要包括专利权、商标权和版权^⑥。

(2)智力成果和商业标记专有权说。即将知识产权定义为人们对其创造

① 郑成思. 知识产权法[M]. 北京:法律出版社,1997:1.

② 吴汉东. 知识产权法学[M]. 北京:北京大学出版社,2000:1.

③ E. A. 特赫,等. 资本主义国家和发展中国家的专利法//中国科学技术情报研究所专利馆. 国外专利法介绍. 北京:知识出版社,1980:12. 转引自吴汉东主编. 知识产权法学. 北京:北京大学出版社,2000:1.

④ 阿瑟·R. 米勒. 知识产权法概要[M]. 北京:中国社会科学出版社,1997:4.

⑤ 世界知识产权组织. 知识产权法教程. 北京:专利文献出版社,1990:2.

⑥ 郑成思. 知识产权法教程[M]. 北京:法律出版社,1993:1-2.

性的智力成果和商业标记依法享有的专有权利的总称,包括著作权和工业产权^①。

(3)智力成果、商业标记和信誉权利说。即“知识产权是人们对于自己的智力活动创造的成果和经营管理活动中的标记、信誉依法享有的权利”^②。

(4)智力信息支配权说。即认为知识产权是民事主体依据法律的规定,支配其与智力活动有关的信息,享受其利益并排斥他人干涉的权利。这一定义昭示知识产权的私权性质,纠正了权利人必须是智力成果创造人的理论错误;同时,以与智力活动有关的信息作为知识产权的保护对象,不仅为知识产权保护范围的扩大预留了空间,而且可在明确知识产权的支配权属性的基础上揭示知识产权与债权的区别。

目前,对于知识产权概念的表述主要有三种方式:一种是列举知识产权的主要内容,另一种是下定义,第三种是按类型列举知识产权保护对象。但从目前对知识产权问题的研究水平看,这三种表述方式都有局限性:第一种不能揭示属概念的全部外延;第二种不能概括知识产权保护对象的全部内容;第三种虽然表述清楚、全面、明确,但失之于烦琐,且知识产权保护对象的范围是不断变化发展的,因此难免挂一漏万。因此较为可取的方法应该是,既为知识产权做出一个相对概括而全面的表述,也列举迄今为止知识产权的主要保护对象的范围。据此,知识产权的概念可表述为:知识产权是基于创造性智力成果和工商业标记依法产生的权利人享受其权利并排斥他人干涉的权利。

二 知识产权的范围

知识产权的范围是指知识产权法所确认和保护的知识产权所涵盖的领域与对象。

(一)世界知识产权组织所划的范围

依照1967年7月14日在斯德哥尔摩签订的《建立世界知识产权组织公约》第2条第8款的规定,知识产权的范围包括:(1)与文学、艺术及科学作品有关的权利;(2)与表演艺术家的表演活动、录音制品及与广播有关的权利;(3)主要包括专利、实用新型及非专利发明在内的人类在各个领域的发明;(4)与科学发现有关的权利;(5)与工业品外观设计有关的权利;(6)与商标、服务标记和商号名称及标识相关的权利;(7)与防止不正当竞争有关的权利;(8)一切在工业、科学、文学及艺术领域基于智力活动而产生的其他权利。

(二)世界贸易组织所划的范围

作为《世界贸易组织(WTO)协定》一个组成部分的《与贸易有关的知识产权协议》(简称TRIPs)在其第一部分第1条对知识产权的范围划定为:(1)版权与邻接权;(2)商标权;(3)地理标志权;(4)工业品外观设计权;(5)专利权;(6)集成电路布图设计权;(7)未披露的信息,即商业秘密专有权。TRIPs对WIPO公约划定的知识产权范围进行了拓展,尤其是突出了对商业秘密的知识产权保护,为商业秘密权利人及各国的反不正当竞争法提供了有力支持。

① 刘春田. 知识产权法[M]. 北京:北京大学出版社,2000:3.

② 吴汉东. 知识产权法学[M]. 北京:北京大学出版社,2000:1.

(三) 我国《民法通则》规定的范围

我国 1986 年 4 月 12 日通过的《民法通则》在第五章第三节对知识产权的范围进行了确认,即知识产权包括著作权、专利权、商标权、发现权、发明权和其他科技成果权。我国理论界对知识产权的基本范围亦存在争议,概括而言主要有以下三种不同观点:(1)科技奖励制度中的发明权、发现权不宜作为知识产权法的保护对象,理由是世界上许多国家的法律及国际公约都没有赋予科学发现以财产权;(2)发明权、发现权以及其他科技成果权并非是对智力成果的专有使用权,而是一种取得荣誉及获取奖励的权利,故应归类于科技法的保护和调节对象;(3)发明权、发现权已为国际公约所承认,且我国《民法通则》亦对上述权利给予专门保护,因此将其列入知识产权并无不当。

从上述规定及理论分野可以看出,《民法通则》与 WTO、WIPO 相关文件及公约对知识产权范围的认识和表述并不完全一致。事实上,世界各国对知识产权范围的划定也不尽相同。然而,我们认为,这种现象是完全正常的,其原因如下:首先,世界各国的政治、经济、文化传统存在差异;其次,科学技术的飞跃式发展使得法律对现实生活的规范作用呈现越来越明显的滞后之势;最后,知识产权是一个开放的体系,其内涵随着科技的进步与社会的发展而逐渐扩大,处于不同发展水平的国家与地区对其范围的确认存在差别也就不足为怪了。

三 知识产权的分类

(一) 根据内涵大小不同的分类

根据内涵大小的不同,知识产权可作广义与狭义之分。

广义的知识产权包括著作权、邻接权、商标权、专利权、商号权、商业秘密权、地理标记权、集成电路布图设计权等各种权利,并主要为《建立世界知识产权组织公约》《GATT 知识产权协议》(1994 文本)及世界贸易组织《知识产权协定》所认可。

广义的知识产权不包括发明权和发现权,原因有二:其一,在承认专利权属于知识产权(这已是举世公认的了)的前提下,再将发明权单独列入知识产权范围非但于法不符,且易引起混淆。我国《专利法》将专利分为发明、实用新型、外观设计三种,在此意义上的发明指的是具有新颖性、创造性、实用性,由发明人研究出来的,能够在实际应用中解决技术领域的某种问题的方案或设计。而发明权则是关于确认发明者身份,获得荣誉和物质奖励的权利,并非发明者借以垄断其所发明技术的权利。一项发明只有符合法定要件,通过法定途径并取得发明专利后方可成为真正意义上的知识产权。其二,科学发现是对自然现象与自然规律的探究、解释或揭示,它解决的是事物“为什么”以一定形式存在或运作的问题。如果赋予其垄断性,对科学技术的发展进步无疑会起阻碍作用。有人认为,科学发现已在美国获得专利,这是一种误解。实际上,美国专利法中的“发现”一词,是指发现原有技术的新使用方案,实质是指发明,而非科学发现^①。

^① 郑成思. 知识产权法[M]. 北京:法律出版社,1997:30.

狭义的知识产权即传统意义上的知识产权,它包括专利权、商标权、著作权。一般认为,狭义的知识产权可以分为两个类别:一类是文学产权(Literate Property),包括著作权及与著作权有关的邻接权;另一类是工业产权(Industrial Property),主要包括专利权和商标权。文学产权是关于文学、艺术、科学作品的创作者和传播者所享有的权利,它将具有原创性的作品及传播这种作品的媒介纳入其保护范围,从而在创造者“思想表达形式”的领域内构造了知识产权保护的独特领域;工业产权则是指产业领域的智力成果专有权,即包括工业、商业、农业、林业和其他产业中具有实用经济意义的一种无形财产权^①。

(二)根据知识产权本身的特性分类

按知识产权本身的特性,可将其分为创造性成果权和识别性标记权。该种划分是国际保护工业产权协会(AIPPI)1992年在东京大会报告中提出来的。创造性成果权包括发明专利权、工业品外观设计权、集成电路布图设计权、植物新品种权、技术秘密权、版权、软件权等;识别性标志权包括商标权、商号权(即厂商名称)、地理标记权(即原产地名称、货源标记)以及其他与制止不正当竞争有关的识别性标记权。

需要说明的是:上述划分并非绝对的、非此即彼的,而仅仅是一种基础分类。随着世界知识产权保护运动的逐渐深入和发展,一些原不属于创造性成果权,又不宜归于识别性标志权的权利客体已被某些国家和地区纳入知识产权保护范围。如1996年3月欧洲议会通过了《数据库保护指令》,其内容之一,是将根本不具有独创性的那些数据库列为知识产权法所保护的“准版权”客体,以补偿数据库制作人所付出的非创作性劳动与投资^②。再如,以数字技术和网上传输的迅速发展为契机,域名保护也被人们提到知识产权保护的议事日程上来。

综上所述,知识产权的分类主要属于认识论范畴,知识产权体系的开放性、变动性要求我们以发展的观点予以对待,而不能拘泥于现成的框架体系。

第二节 知识产权的性质和法律特征

一 知识产权的性质

知识产权的性质是指知识产权的根本属性,换言之,是指知识产权在权利体系中处于何种地位。对此问题可从以下两方面加以理解:

(一)知识产权属于民事权利

从权利在部门法上的归属关系考察,知识产权属于民事权利。知识产权从功能上讲是保护民事主体实现其法益的工具,从表现形式上看是一种法律上的个人支配力,就其内容而言,它主要是主体在一定程度和范围内实施法律行为

^① 吴汉东. 知识产权法[M]. 北京:北京大学出版社,2000:2.

^② 郑成思. 知识产权法[M]. 北京:法律出版社,1997:9.