

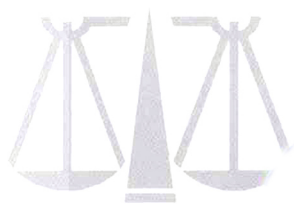
知识产权法 基本原理

Zhishi Chanquanfa
Jiben Yuanli

李扬 著

中国社会科学出版社

知识产权法 基本原理



Zhishi Chanquanf
Jiben Yuan

著

中国社会科学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权法基本原理 / 李扬著. —北京: 中国社会科学出版社, 2010. 8

ISBN 978 - 7 - 5004 - 9052 - 4

I. ①知… II. ①李… III. ①知识产权法 - 研究
IV. ①D913.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 165871 号

出版策划 任 明
责任编辑 王半牧
责任校对 修广平
封面设计 弓禾碧
技术编辑 王炳图

出版发行 **中国社会科学出版社**

社 址 北京鼓楼西大街甲 158 号 邮 编 100720

电 话 010—84029450 (邮购)

网 址 <http://www.csspw.cn>

经 销 新华书店

印 刷 北京奥隆印刷厂

装 订 广增装订厂

版 次 2010 年 8 月第 1 版

印 次 2010 年 8 月第 1 次印刷

开 本 710 × 1000 1/16

印 张 62

插 页 2

字 数 1077 千字

定 价 118.00 元

凡购买中国社会科学出版社图书, 如有质量问题请与本社发行部联系调换
版权所有 侵权必究

前 言

本书是笔者研读知识产权法十几年以来心得的结晶，从2008年底开始写作至今，期间历经多次修改。本书最大特点在于其体系性、实践性、新颖性，细心的读者在阅读过程中，将不断发现这三个特点，并不断从中获得惊喜，体味到阅读后的酣畅快感。

真诚感谢中国社会科学出版社给本书提供了出版机会，更加感谢该社王半牧编辑，他细心、辛勤的劳动保证了本书的出版质量。

由于笔者水平限制，本书错误之处肯定不少，恳请读者不吝赐教。

李 扬

2010年8月26日

目 录

第一编 知识产权法基础理论

第一章 知识产权的性质、特征和知识产权法的体系	(3)
第一节 知识产权的性质	(3)
一、知识产权是一种无体财产权	(3)
二、知识产权是一种私权	(9)
第二节 知识产权的特征	(11)
一、知识产权的本质特征——客体的非物质性	(11)
二、知识产权对传统财产权的挑战	(13)
第三节 知识产权法的体系和分类	(17)
一、知识产权法的体系	(17)
二、知识产权法的分类	(20)
第二章 知识产权法定主义的理论基础、缺陷及其克服	(22)
第一节 知识产权法定主义的含义及其理论基础	(22)
一、知识产权法的制定法起源	(23)
二、洛克财产权劳动理论的意义和缺陷	(28)
三、知识产权客体的经济特性	(42)
四、持有不正义的正义	(52)
第二节 知识产权法定主义的缺陷：侵权构成的限定性及其局限	(58)
一、知识产权法定主义作为立法原则和司法原则的功能	(58)
二、知识产权法定主义的缺陷	(63)
第三节 知识产权法定主义缺陷的克服：坚持侵权构成的非限定性	(66)
第四节 侵权构成的非限定性在知识产权领域中应用的两个关键问题	(69)
一、受法律保护的利益范围问题	(69)

二、请求权的区别问题	(74)
第三章 知识产权请求权及其限制	(80)
第一节 知识产权请求权的性质和特征	(80)
一、知识产权请求权的性质	(80)
二、知识产权请求权的特征	(87)
第三节 知识产权请求权的类型化及其意义	(89)
一、知识产权请求权类型化的根据	(89)
二、知识产权请求权的具体类型及其行使要件	(91)
三、大陆法系主要国家和地区关于知识产权请求权的立法例	(98)
四、知识产权请求权类型化的意义	(103)
第四节 知识产权请求权的限制	(107)
一、问题的提出	(107)
二、平衡知识产权保护与利用的方法	(110)
三、知识产权请求权限制的现有方法（一般方法）	(113)
四、知识产权请求权限制的新方法	(119)
五、知识产权请求权限制新方法的立法选择	(126)
第四章 知识产权立法和民法典编纂	(130)
第一节 知识产权立法和民法典编纂关系的三种思路	(130)
第二节 民法典中没有必要设置知识产权编	(132)
一、没有成功的范例	(132)
二、知识产权的开放性、知识产权法的变动性与民法典的 稳定性发生矛盾	(135)
三、知识产权法的公法规范与民法典的私法属性发生矛盾	(136)
四、知识产权是否纳入民法典，不是看它的重要性，而是 看它是否符合民法典的逻辑性和体系性	(137)
五、在民法典之外单独制定知识产权法典也不可取	(138)
第五章 知识产权滥用问题	(140)
第一节 知识产权政策与反垄断法的关系	(140)
一、美国知识产权政策与反垄断法的关系	(140)
二、我国知识产权政策与反垄断法的关系	(145)
第二节 知识产权滥用与反垄断法的关系	(148)
一、知识产权滥用行为的含义和表现形式	(148)

二、知识产权滥用行为的规制方式	(152)
三、知识产权滥用行为的受害者是否可以行使请求权?	(157)
第三节 必要设施理论在知识产权滥用反垄断案件中的应用	(159)
一、必要设施理论的由来及其主要内容	(160)
二、知识产权领域中是否能够适用必要设施理论	(163)
第六章 方法论问题：知识产权立法论和解释论	(168)
第一节 本章的问题意识	(168)
第二节 何谓立法论和解释论	(169)
第三节 法律解释的原因和方法	(171)
一、法律解释的原因	(171)
二、法律解释的种类	(172)
三、法律解释的具体方法	(174)
四、法律漏洞补充方法	(178)
第四节 法律解释在知识产权法领域中的具体应用	(179)

第二编 创作法

第一章 作品的保护——著作权法	(183)
第一节 著作权法的趣旨	(183)
第二节 作品的构成要件和范围	(184)
一、作品的构成要件	(184)
二、作品的范围	(193)
三、作品的合法性问题	(204)
四、著作权法不适用的范围	(208)
五、实用艺术品的保护问题	(209)
第三节 著作权的归属	(213)
一、著作权的原始归属——作者	(213)
二、著作权的继受归属——继受主体	(217)
三、特殊作品著作权的归属	(220)
四、著作权法适用的主体范围	(238)
第四节 著作权的内容及其限制	(239)
一、著作权产生的原则	(239)

二、著作权的内容	(240)
三、著作权的限制	(264)
四、著作权的保护期限	(292)
第五节 侵害著作权的效果	(293)
一、侵害著作权的要件	(293)
二、著作权间接侵害	(326)
三、网络服务提供者侵害著作权的责任问题	(360)
四、侵害著作权的效果	(376)
五、著作权侵权警告和著作权滥用	(398)
六、反不正当竞争法在著作权领域中的适用	(401)
第六节 著作权的经济利用	(403)
一、著作权的经济利用	(403)
二、著作邻接权	(411)
第七节 著作权集体管理	(418)
一、著作权集体管理的含义	(418)
二、著作权集体管理组织的含义和设立	(418)
三、著作权集体管理组织和著作权人、使用者的关系	(420)
四、著作权使用费的收取标准和转付	(421)
第二章 发明和实用新型的保护——专利法 (1)	(422)
第一节 专利法的趣旨	(422)
第二节 授予发明或者实用新型专利权的要件	(423)
一、发明或者实用新型专利权保护的客体	(423)
二、新颖性	(435)
三、创造性	(445)
四、实用性	(450)
五、先申请	(453)
第三节 获得专利权的手续	(455)
一、申请	(455)
二、审查和批准	(464)
三、复审	(469)
第四节 专利权的无效宣告	(471)
一、无效宣告请求人	(471)

二、无效宣告请求的客体	(472)
三、无效宣告请求的范围	(472)
四、无效宣告请求的理由	(472)
五、无效宣告请求的审查原则	(499)
六、无效宣告程序中专利权人的补救措施	(500)
七、无效宣告请求的审查决定及其救济	(500)
八、无效宣告决定的法律效果	(501)
九、专利侵权诉讼中无效宣告请求的处理	(503)
第五节 专利申请权和专利权的归属	(505)
一、非职务发明创造专利申请权和专利权的归属	(506)
二、职务发明创造专利申请权和专利权的归属	(512)
三、共同发明创造和委托发明创造专利申请权和专利权的归属	(519)
四、外国人在中国专利法上的地位	(520)
五、冒认专利申请的处理	(520)
第六节 专利权利要求及其解释	(539)
一、专利权利要求的含义、分类、意义	(539)
二、专利权利要求解释的原因	(543)
三、专利权利要求解释的原则	(544)
四、专利权利要求解释的一般方法	(546)
五、专利权利要求解释和说明书、附图的关系	(549)
六、字典、百科全书、技术工具书、科技论文、专家证言和 专利权利要求的解释	(552)
七、专利审查档案的解释作用	(552)
八、专利权利要求解释的扩张和限缩	(553)
第七节 专利权人的权利及其限制	(556)
一、专利权人的权利	(556)
二、专利权的限制	(558)
三、专利权的保护期限以及相关问题	(576)
第八节 侵害专利权的效果	(578)
一、侵害行为	(578)
二、侵害专利权的民事法律责任	(599)
三、侵犯专利权的行政责任和刑事责任	(606)

第九节 专利权的经济利用	(607)
一、实施许可	(608)
二、担保	(612)
三、转让	(613)
四、专利权的相对化	(613)
第三章 外观设计的保护——专利法(2)	(618)
第一节 外观设计专利制度的趣旨	(618)
第二节 获得外观设计专利权的要件	(619)
一、外观设计专利权保护的客体	(619)
二、授予外观设计专利权的实质性要件	(622)
第三节 特殊外观设计制度	(626)
一、组合物外观设计	(626)
二、部分外观设计	(628)
三、秘密外观设计	(631)
四、关联外观设计	(632)
第四节 获得外观设计专利权的手续	(634)
一、申请	(634)
二、审查和授权	(635)
第五节 外观设计专利权的保护	(636)
一、外观设计专利权的保护范围和保护期限	(636)
二、外观设计专利权的内容及其行使	(636)
三、外观设计专利侵权的判断	(638)
第四章 秘密管理机制的保护——商业秘密的保护	(643)
第一节 商业秘密保护制度的趣旨	(643)
第二节 商业秘密的构成要件和保护范围	(644)
一、构成要件	(644)
二、保护范围	(653)
第三节 侵害商业秘密的行为以及适用除外	(654)
一、侵害商业秘密行为的种类	(654)
二、适用除外	(656)
三、侵权行为的证明	(660)
第四节 侵害商业秘密的效果	(666)

一、民事责任	(666)
二、行政责任	(668)
三、刑事责任	(668)
第五节 竞业禁止与商业秘密的保护	(669)
一、竞业禁止的含义和种类	(669)
二、竞业禁止与商业秘密保护的关系	(671)
第五章 植物新品种的保护——植物新品种保护法	(682)
第一节 植物新品种保护制度的意义	(682)
第二节 授予植物新品种权的要件	(683)
一、主体的适格性	(683)
二、客体的适格性	(684)
三、申请的适格性	(685)
第三节 获得植物新品种权的手续	(686)
一、植物新品种权的申请和受理	(686)
二、植物新品种权申请的审查和批准	(687)
三、追偿权	(688)
第四节 植物新品种权的期限、终止和无效	(689)
一、植物新品种权的保护期限	(689)
二、植物新品种权的终止	(689)
三、植物新品种权的无效宣告和更名	(689)
第五节 植物新品种权的内容、限制以及侵权救济	(690)
一、植物新品种权的内容	(690)
二、植物新品种权的限制	(691)
三、侵权救济	(692)
第六章 集成电路布图设计的保护——集成电路布图设计保护法	(697)
第一节 集成电路布图设计专有利用权保护制度的意义	(697)
第二节 获得集成电路布图设计专有权的要件	(698)
一、主体的适格性	(698)
二、客体的适格性	(699)
三、程序的适格性	(700)
第三节 获得集成电路布图设计专有权的登记程序	(700)
一、登记申请	(700)

二、登记申请审查	(702)
三、登记申请中的救济	(702)
第四节 集成电路布图设计专有权的内容及其限制	(703)
一、集成电路布图设计专有权的内容	(703)
二、集成电路布图设计专有权的限制	(704)
第五节 侵害集成电路布图设计专有权的法律后果	(705)
一、申请登记前的救济	(705)
二、侵权行为及其后果	(705)
三、适用除外	(706)

第三编 标识法

第一章 信用的保护(1)——商标法	(709)
第一节 概说	(709)
一、商标的含义、功能及其意义	(709)
二、商标权的性质	(710)
三、商标法的趣旨	(714)
四、商标法(大陆法系国家和地区商标法)和反不正当竞争法 保护商标之间的差别	(714)
第二节 商标注册的要件	(716)
一、注册主义和使用主义	(716)
二、商标注册主体要件(人的要件)	(717)
三、商标注册的识别力要件(一般要件)	(718)
四、商标注册的阻却要件(特别要件)	(727)
五、商标注册要件存在的立法问题	(773)
第三节 获得商标专用权的手续	(774)
一、申请	(774)
二、审查	(777)
三、核准注册及公告	(779)
四、申请注册的商标核准注册公告前的效果	(779)
五、注册商标的撤销和争议	(780)
第四节 注册商标的撤销和争议	(781)

一、注册商标的撤销	(781)
二、注册商标的争议	(803)
第五节 特殊商标注册制度	(804)
一、联合商标注册制度	(804)
二、集体商标注册制度	(806)
三、证明商标注册制度	(810)
第六节 注册商标权的效力及其限制	(811)
一、注册商标权的效力	(811)
二、注册商标权效力的终止	(813)
三、注册商标权的限制	(815)
四、商标的恶搞 (PARODY) 问题	(849)
第六节 侵害注册商标权的效果	(851)
一、直接侵害注册商标权行为的构成要件和种类	(851)
二、间接侵害注册商标权的行为	(869)
三、侵害注册商标权的效果	(873)
四、侵害注册商标权的诉讼时效	(879)
五、网络服务提供者侵害商标权的责任问题	(880)
第七节 注册商标权的经济利用	(887)
一、转让	(887)
二、因继承、合并、赠与等而发生的转移	(889)
三、设定质权	(889)
四、使用许可	(890)
第八节 驰名商标的特殊保护	(892)
一、驰名商标特殊保护的趣旨	(892)
二、驰名商标商标法特殊保护的着眼点	(893)
三、驰名商标的特殊保护	(896)
四、驰名商标认定和保护中存在的问题以及解决办法	(903)
第九节 注册商标与其他商业标记的共存	(905)
一、注册商标与其他商业标记共存的发生原因和种类	(905)
二、注册商标与其他商业标记之间共存出现的问题及其 解决办法	(906)

第二章 信用的保护 (2) ——知名商品特有名称、包装、装潢的保护	(908)
第一节 立法旨趣	(908)
第二节 擅自使用他人知名商品特有名称、包装、装潢行为的构成要件	(908)
一、使用的对象是知名商品特有名称、包装、装潢	(909)
二、商品名称、包装、装潢相同或者近似	(914)
三、混淆可能性	(914)
第三节 擅自使用知名商品特有名称、包装、装潢行为的法律效果及其适用例外	(916)
一、法律效果	(916)
二、适用除外	(917)
第四节 知名商品特有名称、包装、装潢利益和其他知识产权的关系	(917)
一、和注册商标权的关系	(917)
二、和著作权的关系	(918)
三、和专利权的关系	(918)
第五节 典型案例评析	(919)
一、“诸葛酿诸葛亮”的案情及判决	(919)
二、上述不正当竞争案和商标侵权案件的评析	(936)
三、上述案件判决的启示	(943)
第六节 立法论上的问题：商品形态的酷似性模仿	(944)
一、立法背景和目的	(944)
二、商品形态酷似性模仿行为的构成要件	(945)
三、除外规定	(949)
四、救济措施和请求权人	(951)
五、对我国的启示	(952)
第三章 信用的保护 (3) ——反不正当竞争法对商业标记的保护	(955)
第一节 反不正当竞争法对未注册商标的保护	(955)
一、我国反不正当竞争法保护未注册商标立法上的缺陷	(955)
二、混同行为的规制及其构成要件	(956)
第二节 反不正当竞争法对企业名称或者姓名的保护	(959)

一、企业名称、姓名的含义和性质	(959)
二、作为人格的企业名称、姓名的民法通则保护	(960)
三、作为财产的企业名称、姓名的反不正当竞争法保护	(960)
四、将他人注册商标注册登记为企业名称并加以使用的 行为如何处理	(962)
第三节 反不正当竞争法对域名的保护	(966)
一、域名的含义、结构、作用和注册	(966)
二、域名本身的反不正当竞争法保护	(969)
三、域名和注册商标的纠纷及其解决	(970)
第四节 我国反不正当竞争法保护商业标识存在的问题与对策 ...	(975)
一、我国反不正当竞争法保护商业标识存在的缺陷	(975)
二、对策——日本不正当竞争防止法的经验	(975)

第一编 知识产权法基础理论
