

工业产权浅论

沈尧曾 王静安 著

专利文献出版社

一九八六年八月

件大事，它开创了用法律和经济手段来推动技术进步的新纪元，是一项有深远意义的改革。它同贯彻执行中央关于经济体制改革、科技体制改革和教育体制改革的决定密切相联，必将为振兴中华、实现四化起到重要的促进作用。

工业产权浅论

沈尧曾 王静安 著

专利文献出版社出版

新华书店北京发行所发行

北京密云县印刷厂印装

开本787×1092毫米 1/32 印张8 字数 172千字

1986年10月北京第一版 第一次印刷

科技书目(133—59) 统一书号: 17242·100

印数: 5000

定价: 1.80元

提 要

本书博采国内外有关工业产权的论述和参考资料，针对我国读者的需要，根据我国有关法律和政策，结合实例对工业产权范畴内的专利、商标和制止不正当竞争三方面的内容，做了通俗易懂的论述，向读者提供了较系统的工业产权知识。对专利、商标、法律、外贸工作者，科研人员、工程技术人员，经济、企业管理人员和大专院校师生都有参考作用。

编 者 的 话

实行工业产权保护制度，特别是专利制度，在我国是一项新的工作，大家对它还比较陌生。为了有助于宣传和普及工业产权知识，本书系统介绍了工业产权的三个重要组成部分，即专利、商标和制止不正当竞争的基本知识，重点放在有关三种专利（发明、实用新型和外观设计专利），特别是关于怎样在我国取得专利权和如何充分发挥专利制度的效能问题的阐述上。为了便于读者理解，本书运用了一些简而易懂的实例来阐述与工业产权有关的一些基本概念，力求做到适合国情、简明实用和通俗易懂。可作为培养专利、商标人才的教学参考用书，并可供工业产权界的业务工作参考。

本书的第一篇专利由沈尧曾负责执笔，第二篇商标和第三篇制止不正当竞争由王静安编写，经沈尧曾修改定稿。

由于时间仓促和水平有限，错误和不妥之处在所难免，欢迎读者批评指正。

序

工业产权是国际上广泛使用的一个概念。在我国，它刚开始为大家所了解。

工业产权这个词最早出现在法国1791年的专利法中。在此以前，英国和法国称专利权为特权或垄断权。当时的专利法起草人德·布孚拉认为，特权或垄断权的提法会遭到资产阶级革命时期立法会议的反对，也会受到反封建特权的人民的谴责，所以改称为“工业产权”。这个概念通过1883年签订《保护工业产权巴黎公约》而得到了国际上的公认。

“产权”是指所有人可以随意使用其财产以及禁止或许可他人使用其财产的权利，而对工业产权的“工业”两字则要作广义的理解，它包括工业、商业、农业、采掘业和一切制成品或天然产品，例如酒类、谷物、烟叶、水果、牲畜、矿产品、矿泉水、啤酒、花卉和面粉等。

就其法律性质而言，工业产权是一种特殊的财产权。我们所以称之为特殊的财产权，是因为过去很多人对于财产的理解，往往仅限于有形的财产，即包括汽车、家具、机器等可移动的物体组成的动产和房屋、土地、矿山等不可移动的物体组成的不动产。在工业革命以后，随着科学技术的不断发展，人们开始认识到：创造性的脑力劳动成果如果应用于生产中，会创造出巨大的物质财富。所以，它们也是财富，是无形的财产。工业产权就是对于这些无形财产的权利。

工业产权的特点，主要有以下三点：

1. 排他性，即权利人享有对于这些无形财产的专有的权利，也就是在一般情况下，只有权利人对这些无形财产才有支配权，他们可以随意使用其财产，也可以禁止或者许可他人使用其财产。正因为这种权利是专有的，所以同样的发明，只能授予一次专利权。例如，对于一项发明而言，只能有一个专利权，其他人在以后做出了同样的发明，就不能再得到专利权。这一点与有形财产权不同，因为完全一样的两个或多个有形物体（如打字机）的财产权可以分属不同的人，互不排斥。

2. 地域性，就是指一国（地区）所确认和保护工业产权，只能在该国（地区）范围内有效，对其他国家（地区）不发生法律效力。有形财产权则不然，人们对一件物品的财产权不会因移到另一国家而消失。

3. 时间性，不论是哪种工业产权都有一定的期限，法律规定的期限届满以后，工业产权就自行终止，而有形财产权则没有时间的限制。

工业产权和版权统称知识产权。它们的对象都是人的脑力劳动成果，但是分属于不同的部门：工业产权的对象是产业部门中的人的脑力劳动成果；版权的对象则是文化部门中的有关文学、科学、艺术方面的精神创造。承认和保护工业产权有利于物质文明和精神文明的建设，尤其是对于物质文明的建设有突出的作用；承认和保护版权则主要是为了发展精神文化。

工业产权的对象，根据《保护工业产权巴黎公约》第一条的规定，有发明、实用新型、外观设计、商标、服务标记、厂商名称、货源标记或原产地名称和制止不正当竞争，

共九种。其中的发明、实用新型和外观设计可以归为一大类，我们统称为发明创造。受到专利法保护的发明创造就称为专利。对于这些无形财产的专有权利就称为专利权。商标的作用是：作为识别标志，将某一企业生产或销售的商品与其它企业的商品区别开，以此赢得顾客，并为公众进行交易提供方便，也促使企业提高产品质量、维护商业信誉。制止不正当竞争的内容很广泛，主要的作用是通过禁止非法的和不正当的商业行为来保护竞争的公平性，藉以保护进行生产、销售活动的单位和个人以及广大消费者的正当利益。

发明创造是一种生产力。当它得到推广应用后，能起到促进科学技术和经济发展的作用。搞出一项发明创造，需要发明人、设计人作出创造性的脑力劳动，而且单位和个人还需要在人力、物力和财力方面进行投资。此外，发明、实用新型、外观设计都属于“无形的商品”，它们不象有形的商品那样容易被鉴别和保护，而往往很容易被剽窃、仿制或被他人无偿占有。因此，很有必要制订专利法，通过严密的法律程序和严格的科学管理方法对发明创造进行鼓励和保护，授予专利权人、发明人、设计人合法的权益。同样地，制订商标法和制止不正当竞争法也都是很有必要的。这些专门法律既要促进和保护工商业活动，推动企业之间的竞争，又要维护产业的正常秩序，保护工商业者的权益不受竞争者的不正当竞争活动的损害。

我国已先后制订和实施了商标法和专利法，在工业产权保护方面取得了可喜的成就。在制止不正当竞争方面，我国也正在开始酝酿制订专门的法律。在我国实行工业产权保护制度，特别是专利法的制订和实施，是我国经济生活中的一

目 录

第一篇 专 利

第一章 绪论

- 一、专利和专利制度的概念..... (1)
- 二、专利制度的渊源及演进..... (2)
- 三、专利制度在不同类型国家中的实践效果..... (5)
- 四、专利制度能够适用于我国的依据..... (14)
- 五、我国专利法的主要特点..... (17)

第二章 专利保护的主体

- 一、发明人与设计人..... (20)
- 二、先申请原则和先发明原则..... (24)
- 三、职务发明创造与非职务发明创造..... (25)
- 四、对外国人的专利保护..... (27)

第三章 专利保护的客体

- 一、三种专利的概念..... (28)
- 二、不给予专利保护的客体..... (30)
- 三、发明专利的种类..... (35)

第四章 授予专利权的条件

- 一、现有技术..... (38)
- 二、新颖性的判断..... (40)
- 三、创造性的判断..... (43)

四、实用性.....	(50)
第五章 发明专利的申请和审批	
一、专利申请和审批程序的主要原则.....	(52)
二、发明专利的申请.....	(55)
三、发明专利申请的审查和批准.....	(74)
第六章 发明专利权的期限和法律稳定性	
一、发明专利权的期限和终止.....	(80)
二、发明专利权的无效宣告.....	(82)
第七章 专利权的效力	
一、专利权保护的实施专利的行为.....	(87)
二、专利权的保护范围.....	(89)
三、对专利权效力的限制.....	(92)
第八章 专利侵权	
一、专利侵权行为.....	(94)
二、专利侵权诉讼.....	(96)
三、对侵权行为的处理.....	(97)
第九章 专利权的转让和许可证贸易	
一、专利权的转让.....	(100)
二、许可证贸易.....	(101)
第十章 专利文献	
一、专利文献的内容和特点.....	(107)
二、专利文献的利用.....	(110)
三、专利文献工作的现状和发展趋势.....	(113)
第十一章 专利代理	
一、专利代理的概念.....	(119)
二、专利代理的业务范围.....	(121)

三、专利代理队伍的培养和发展.....	(125)
---------------------	-------

第十二章 实用新型专利

一、实用新型保护制度的类型.....	(127)
二、实用新型的特殊作用.....	(129)
三、实用新型专利的保护对象.....	(132)
四、实用新型专利的申请和审批程序.....	(134)
五、实用新型专利权的期限终止和无效.....	(138)

第十三章 外观设计专利

一、保护外观设计的必要性.....	(138)
二、外观设计专利的保护对象.....	(141)
三、授予外观设计专利权的条件.....	(143)
四、外观设计专利的申请和审批.....	(154)
五、外观设计专利权的期限和效力.....	(157)

第二篇 商 标

第一章 绪论

一、商标的概念.....	(165)
二、商标和商标法制的历史沿革.....	(166)
三、商标的作用.....	(171)
四、商标的形式.....	(173)
五、商标的种类.....	(174)

第二章 商标注册的申请

一、申请人.....	(175)
二、商品的分类.....	(177)
三、申请手续.....	(178)

四、不可注册的标志.....	(180)
第三章 商标注册的审查	
一、形式审查.....	(184)
二、实质审查.....	(185)
三、商标注册的异议.....	(188)
四、对驳回注册申请的复审.....	(189)
五、商标案件的评审.....	(190)
第四章 注册商标的续展和变更	
一、注册商标的续展.....	(192)
二、注册商标的变更.....	(194)
第五章 商标专用权	
一、商标专用权的内容.....	(195)
二、商标专用权的使用许可.....	(196)
三、商标专用权的转让.....	(197)
第六章 商标的侵权和假冒	
一、侵犯注册商标专用权.....	(200)
二、假冒商标.....	(202)
第七章 商标使用的管理	
一、自行改变注册商标的文字、图形 或者其组合.....	(205)
二、未使用注册商标.....	(206)
三、商品质量低劣.....	(206)
四、商标变成商品通用名称.....	(207)

第三篇 制止不正当竞争

第一章 绪论

第二章 竞争和不正当竞争的概念

- 一、什么是竞争.....(213)
- 二、什么是不正当竞争.....(214)

第三章 不正当竞争的表现形式

- 一、纠缠式的竞争行为.....(215)
- 二、带有强迫性的广告.....(216)
- 三、不正当地阻挠他人竞争.....(217)
- 四、诋毁性广告.....(217)
- 五、侵占他人劳动成果的仿制行为.....(218)
- 六、欺骗性的广告.....(219)
- 七、关于生产商和批发商的广告.....(222)
- 八、贿赂工作人员.....(222)
- 九、出卖或非法使用企业秘密.....(223)
- 十、特殊的销售方式.....(225)
- 十一、有奖出售.....(227)
- 十二、折价出售.....(228)
- 十三、仿冒营业标志.....(230)
- 十四、诱购商品.....(231)
- 十五、“巧”夺名牌.....(231)
- 十六、在产品上不标明企业名称或地址.....(232)
- 十七、举办弄虚作假的商品展销会.....(232)

第四章 如何制止不正当竞争

一、要求停止不正当竞争行为.....(232)

二、要求赔偿损失的权利.....(233)

三、要求答复和公开帐目的权利.....(234)

四、我国现行的有关法规.....(236)

主要参考资料

第一篇 专 利

第一章 绪 论

一、专利和专利制度的概念

专利是工业产权的一种，是专利权的简称，也就是指一项发明创造（含发明、实用新型和外观设计），向专利局提出专利申请，并经审查合格后，授予的那种专有的权利。按照专利法的规定，未经专利权人许可，任何单位和个人不得实施其专利，即不得为生产经营目的制造、使用或者销售其专利产品，或者使用其专利方法。当然，这种权利应具有一定的地域性和时间性。

专利还指受专利法保护的发明、实用新型和外观设计；有时也还指记载专利发明创造内容的专利说明书。

专利制度是国际上通行的一种利用法律和经济的手段推动技术进步的管理制度。这个制度的基本内容是依据专利法，对申请专利的发明，经过审查和批准，授予专利权，同时把申请专利的发明公诸于世，以利技术情报交流和技术有偿转让。

这就是说，国家为了鼓励和保护发明创造，促进科学技术和经济的发展，通过专门的法律，即专利法，确认某项技术成果为发明创造，保护发明人、设计人或其合法受让人对

该发明创造享有专有权。由于发明创造得到了专利法的保护，单位和个人不仅得到精神上的鼓励，而且得到经济上的收益，他们的辛勤劳动得到了补偿，这样就对他们的科研和技术开发活动增添了动力。发明创造的单位就会有继续科研投资的积极性，发明人、设计人就会有继续发明创造的劲头。这样，不仅对于取得专利权的企业、事业单位的发明创造活动起了促进作用，而且由于发明创造必须向公众公开而发挥了情报的功能，对竞争对手就会形成一定的压力，推动竞争对手在这个发明创造的基础上进一步搞科研，创造出新的、更好的产品或方法来取得竞争的胜利。这样，后浪推前浪，通过竞争互相促进，也就推动技术不断向前发展。

一项发明创造出现后，会产生各种各样的复杂关系，其中最主要的就是发明创造能不能取得专利，取得专利以后应当归谁所有和如何利用的问题。另外，对于该项发明创造够不够授予专利的条件，能不能给予法律保护以及保护范围该如何合理确定等问题，也会产生一系列的法律问题，需要得到妥善的解决。因此，要建立一套完善的专利制度，即以专利法为核心，在全国上下建立一整套包括专利法律（立法、执法、司法）、专利审查、专利管理、专利文献服务、专利代理、专利实施以及专利教育、研究、学术交流等各方面工作内容的新的管理体系。

二、专利制度的渊源及演进

专利制度是随着商品经济的发展而产生、发展起来的。它的萌芽阶段可以追溯到中世纪。当时，西方国家正处在封建社会的末期。随着资本主义生产逐渐兴起，各种新手艺、