

知识产权管理 与运用若干问题研究

ZHISHICHANQUAN
GUANLI
YU YUNYONG
RUOGAN WENTI YANJIU

乔永忠 著

知识产权出版社

知识产权管理 与运用若干问题研究

ZHISHICHANQUAN
GUANLI
YU YUNYONG
RUOGAN WENTI YANJIU

乔永忠 著

知识产权出版社

内容提要

本书以国家知识产权战略及其实施绩效评估、国家财政资助发明创造的知识产权、专利维持时间与专利质量、专利创造性标准运用、专利及其制度运用。世界专利活动趋势与中药专利管理等6个专题研究我国现实的知识产权问题,并采用大量的数据作为研究基础,具有较强的说服力。本书可供知识产权学习者、研究者、实务工作者参考使用。

责任编辑:刘睿 责任校对:韩秀天

文字编辑:江宜玲 责任出版:卢运霞

图书在版编目(CIP)数据

知识产权管理与运用若干问题研究/乔永忠著. —北京:
知识产权出版社, 2009. 8

ISBN 978 - 7 - 80247 - 747 - 6

I. 知… II. 乔… III. 知识产权 - 管理 - 研究 - 中国
IV. D923. 404

中国版本图书馆CIP数据核字(2009)第112980号

知识产权管理与运用若干问题研究

乔永忠 著

出版发行: 知识产权出版社

社址: 北京市海淀区马甸南村1号

网 址: <http://www.ipph.cn>

发行电话: 010 - 82000097 82000860 转 8104

责编电话: 010 - 82000860 转 8113

印 刷: 知识产权出版社电子制印中心

开 本: 880mm × 1230mm 1/32

版 次: 2009年8月第1版

字 数: 205千字

ISBN 978 - 7 - 80247 - 747 - 6/D · 831 (2599)

邮 编: 100088

邮 箱: bjb@cnipr.com

传 真: 010 - 82000097

责编邮箱: liurui@cnipr.com

经 销: 新华书店及相关销售网点

印 张: 7.5

印 次: 2009年8月第1次印刷

定 价: 20.00元

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

前 言

知识产权制度是开发和利用知识资源的基本制度，知识产权管理和运用能力则是市场主体核心竞争力的主要体现之一。《国家知识产权战略纲要》强调，实施国家知识产权战略，要按照激励创造、有效运用、依法保护、科学管理的方针，着力完善知识产权制度，大幅度提升我国知识产权创造、运用、保护和管理的能力。因此，研究我国知识产权管理和运用对实施国家知识产权战略具有重要的意义。

本书研究的问题有两个特点。第一个特点是研究我国现实的知识产权问题。实施国家知识产权战略，有利于增强我国自主创新能力、建设创新型国家，而对知识产权战略实施绩效评估是国家知识产权战略不可或缺的重要环节，也是完善国家知识产权战略的关键依据。作者通过对国家知识产权战略绩效评估的基本问题进行研究，提出了提高国家知识产权战略实施绩效评估效率的建议。又如《科学技术进步法（修订案）》第20~21条被称为中国版“拜杜法案”的“宪法条款”。为加深对该条款的理解，作者探讨了利用财政性资金形成科研成果知识产权的归属等问题，并提出了相应的建议。另外，作者还探讨了我国国家知识产权局受理的发明专利的维持时间及其影响因素，我国中药专利保护及其对中药产业的影响，我国高校专利工作问题及对策分析等。希望这些与我国知识产权实际情况相关的研究对知识产权工作有所贡献。本书的另一个特点是采用大量的数据作为研究的基础，具有较强的说服力。如作者通过对国家知识产权局1994年授权的3838件发明专利中因未缴年费而被终止的2921件的相关数据分析，研究了我国发明专利的维持情况，这在一定程度上反映了我国发明专利的质量。当然，有些问题还处于探索阶段，研究还有待深入，但可以期待本书的出版会对我国知识产权管理与运用问题的研究有所帮助。

目 录

第一编 国家知识产权战略及其实施绩效评估

第1题 制定和实施国家知识产权战略是构建和谐社会的需要	(3)
一、利用知识产权制度，提高自主创新能力：为构建和谐社会提供科技支撑和物质文化资源	(4)
二、强化知识产权教育，培育知识产权文化：促进人的全面发展	(5)
三、完善知识产权制度，平衡知识产权有关主体之间的利益：构建人与人之间关系的和谐	(6)
四、建立和完善遗传资源和传统知识的知识产权保护制度：构建人、自然与社会之间的和谐	(7)
五、应对知识产权制度国际化和一体化的挑战：为构建和谐社会营造良好的外部环境	(8)
六、结语	(9)
第2题 论政府在国家知识产权战略实施过程中的作用	(10)
一、实施国家知识产权战略过程中政府作用的双重性	(11)
二、政府在提升知识产权创造能力和鼓励知识产权转化运用中的作用	(14)
三、政府在完善知识产权法制和提高知识产权执法	

水平中的作用	(15)
四、政府在加强知识产权行政管理和发展知识产权 中介服务中的作用	(17)
五、政府在加强知识产权人才队伍和推进知识产权 文化建设中的作用	(18)
六、实施国家知识产权战略过程中政府作用的 评估	(20)
第3题 国家知识产权战略实施绩效评估基本问题 研究	(21)
一、国家知识产权战略绩效评估概述	(22)
二、国家知识产权战略绩效评估的主体	(24)
三、国家知识产权战略绩效评估的指标体系	(25)
四、国家知识产权战略绩效评估的难点	(27)
五、国家知识产权战略绩效评估的时间点和结果 运用	(29)
六、提高国家知识产权战略绩效评估效率的建议	(30)
第4题 公共政策评估基本问题研究综述	(32)
一、公共政策评估的内涵及其意义	(33)
二、公共政策目的和评估标准	(35)
三、公共政策评估的主体、方法和指标	(38)
四、我国公共政策评估存在的问题及其对策	(42)
五、结语	(44)
第5题 我国政府绩效评估基本问题研究综述	(45)
一、政府绩效评估及其价值	(46)
二、政府绩效评估的主体、指标确定原则和指标 体系	(49)
三、政府绩效评估方法和评估结果的运用	(51)
四、中国政府绩效评估存在的问题及对策	(53)
五、结语	(57)

第二编 国家财政资助发明创造的知识产权

第 6 题 利用财政性资金形成科研成果的知识产权	
研究	(61)
一、利用财政性资金形成科研成果的知识产权	
归属	(64)
二、知识产权归属于项目承担者时国家应享有的	
权利	(67)
三、知识产权归属于项目承担者时项目承担者的	
义务	(72)
四、项目承担者实施相关知识产权所产生的利益	
分配	(75)
五、结语	(77)
第 7 题 国家财政资助完成的发明创造专利权归属	
研究	(79)
一、国外和我国台湾地区相关立法与政策介绍	(80)
二、我国相关政策沿革及其存在的主要问题	(83)
三、国家财政资助完成发明创造的专利权归属	(85)
四、专利权归属于项目承担单位时国家应享有的	
权利	(87)
五、项目承担单位、发明人及参与项目第三方的	
权利义务	(91)
六、结语	(93)
第 8 题 我国国家资助科研项目发明创造归属政策	
绩效分析	(95)
一、国内职务发明专利申请量和授权量与国家资助	

对比分析	(96)
二、国家科技攻关计划科技成果产出与国家资助对比分析	(97)
三、“973”计划科技成果产出与国家资助对比分析	(98)
四、“863”计划科技成果产出情况分析	(99)
五、2000~2005年我国科技成果交易情况分析	(101)
六、结语	(102)

第三编 专利维持时间与专利质量

第9题 基于维持时间的发明专利质量实证研究	(105)
一、引言	(105)
二、数据收集、统计和变量设计	(109)
三、数据处理与结果分析	(111)
四、结论和建议	(124)
第10题 基于专利情报视角的专利维持时间影响因素分析	(126)
一、引言	(126)
二、发明专利维持时间影响因素的多元线性回归分析	(128)
三、结论与启示	(132)
第11题 国内外发明专利维持状况比较研究	(134)
一、引言	(134)
二、数据分析	(137)
三、影响国内外申请人维持其发明专利因素的多元线性回归分析比较	(142)

四、结论	(145)
------------	-------

第四编 专利创造性标准运用

第 12 题 世界专利创造性标准的发展趋势	(149)
一、专利创造性标准的重要性和难操作性	(150)
二、世界专利创造性标准的发展历程	(151)
三、世界专利创造性标准的趋势	(157)
第 13 题 专利保护的创造性标准与生物技术创新	(161)
一、引言	(161)
二、专利创造性标准与生物技术创新的关系	(162)
三、有关生物技术专利创造性条件的法律实践	(166)
四、适度调整生物技术专利创造性标准，促进生物 技术产业的发展	(172)

第五编 专利及其制度运用

第 14 题 专利侵权诉讼攻防策略研究	(177)
一、专利侵权诉讼及其商业特征	(177)
二、专利侵权诉讼进攻策略	(180)
三、专利侵权诉讼防守策略	(184)
四、结语	(188)
第 15 题 专利申请新颖性宽限期规则的援引现状及 利用策略	(189)
一、我国的宽限期规则	(189)

二、宽限期规则的援引现状及原因分析	(190)
三、宽限期规则的利用策略	(193)
四、应对不同公开形式的规定	(197)

第六编 世界专利活动趋势与中药专利管理

第 16 题 世界专利活动国际化发展趋势	(201)
一、世界专利申请和授权量整体发展趋势	(202)
二、本国居民和非本国居民专利申请和授权量发展 趋势	(206)
第 17 题 我国中药专利保护及其对中药产业的 影响	(211)
一、中药专利保护的现状	(213)
二、中药专利保护的主体	(218)
三、专利保护对中药产业 R&D 的影响	(220)
四、中药专利保护面临的挑战及对策	(224)
后记	(228)

第一编

国家知识产权战略及其实施绩效评估

制定和实施国家知识产权战略 是构建和谐社会的需要*

【摘要】提高自主创新能力，强化科技支撑和丰富物质文化资源，为构建和谐社会奠定稳定的内部环境；完善知识产权教育能够促进人自身的和谐；健全知识产权法律制度能够平衡人与人之间的利益关系；对遗传资源和传统知识的知识产权制度保护可以促进人、自然和社会的和谐相处；积极参与知识产权国际条约的签署和制定能够为构建和谐社会营造良好的外部环境，所以制定和实施国家知识产权战略在构建和谐社会过程中将发挥十分重要的作用。

《中共中央关于构建社会主义和谐社会若干重大问题的决定》明确指出，和谐社会是社会主义的本质属性。关于什么是社会主义和谐社会，胡锦涛同志提出，社会主义和谐社会应该是民主法治、公平正义、诚信友爱、充满活力、安定有序、人与自然和谐相处的社会。中共中央政治局第三十一次集体学习时，胡锦涛同时强调：“加强我国知识产权制度建设，大力提高知识产权创造、管理、保护、

* 本文原发表于中国高校知识产权研究会第十三届年会论文集《知识产权研究》（2006年11月），原文标题为“试论国家知识产权战略与和谐社会构建”，内容有较大修改。

运用能力，是增强我国自主创新能力、建设创新型国家的迫切需要，是完善社会主义市场经济体制、规范市场秩序和建立诚信社会的迫切需要，是增强我国企业市场竞争力、提高国家核心竞争力的迫切需要，也是扩大对外开放、实现互利共赢的迫切需要。”所谓知识产权战略是指以创造战略、管理战略、保护战略、运用战略、人才战略为内容，以构建公平、公正、合理的知识产权制度为理念，以保证国家综合国力稳步提高、科技经济持续发展和社会更加和谐为目标的具有针对性、全面性、前瞻性和协调性的总体规划，包括国际战略和国内战略，后者包括国家战略、地区战略、行业战略、企业战略。知识产权战略对构建现代和谐社会发挥着非常重要的作用。如果没有适合中国国情的知识产权战略就很难构建真正的现代和谐社会。正在制定的国家知识产权战略如何服务于和谐社会的构建，值得我们认真思考。

一、利用知识产权制度，提高自主创新能力：为构建和谐社会提供科技支撑和物质文化资源

知识产权制度之所以被国际社会普遍采用并不断强化，是因为它有助于提高创新能力，鼓励和推动技术进步，促进社会经济发展。自主创新能力不仅是人类推动技术进步的动力，也是人类积累科学知识的源泉，更是人类创造和共享物质和文化资源的基础。首先，提高自主创新能力能够为构建现代和谐社会提供有力的科技支撑。知识产权制度通过保护自主创新的成果来推动科技进步。根据国情，我国现阶段应该优先提高高新技术的自主创新能力，为构建和谐社会提供科学技术支撑。其次，提高自主创新能力可以为和谐社会奠定物质和文化基础。目前我国自主创新能力相对较弱，发明专利拥有量，尤其是高新技术领域发明专利的拥有量较少。一方面，通过提高自主创新能力推动科学技术进步，提高社会劳动生产率，可以为我国创造出更多的物质财富。另一方面自主创新不但可

第1题 制定和实施国家知识产权战略是构建和谐社会的需要

以强化竞争意识,催生新发现、新发明、新知识、新思想,激发人们不断进取,提升创造力,推动经济社会进步,而且能够拓宽视野、深化认识、升华人的精神境界。同时自主创新还能够更新人们的生活方式和思维方式,丰富社会的文化资源。因此,应该充分利用知识产权制度,提高自主创新能力,推进技术进步,创造更多的物质财富,为构建一个物质资源丰富、充满活力的创新型和谐社会奠定基础。

二、强化知识产权教育,培育知识产权文化:促进人的全面发展

知识产权文化是人类在知识产权及相关活动中产生的、影响知识产权事务的精神现象的总和,主要是指人们关于知识产权的认知、态度、价值观和信念,^①其内在结构应该划分为两个层面:一是观念形态的知识产权文化,包括知识产权学说、意识、习惯等;二是制度形态的知识产权文化,包括知识产权法律制度及规范、管理制度及组织机构、设施等方面。^②合理的知识产权教育制度和良好的知识产权文化氛围是实施国家知识产权战略中人才战略的基础。就知识产权教育而言,本文提出如下建议。首先,要强调知识产权教育的重要性。国际社会扩大知识产权保护范围和强化对知识产权的重视程度的趋势不可逆转。对知识产权教育的重视是科技发展的结果,也是历史的必然。其次,要突出知识产权教育的系统性。知识产权教育的系统性不但指知识产权教育包括专利权、著作权、商标权和商业秘密等内容的系统性,而且指知识产权教育的层

① 马维野:“知识产权文化建设的思考”,载《知识产权》2005年第5期。

② 刘华、李文渊:“论知识产权文化在中国的构建”,载《知识产权》2004年第6期。

次性，即知识产权教育应该包括初等教育、中等教育和高等教育。最后，要重视知识产权教育内容的全面性：一方面，知识产权教育不仅要重视基础知识教育，而且要重视思想意识教育以及文化观念的培育；另一方面，不但要重视知识产权保护，更要重视知识产权的创造、管理和运用能力。

知识产权文化是一种整体的思想观念，它不仅能够活跃自主创新氛围、形成保护自己知识产权和尊重他人知识产权的行为习惯以及协调知识产权制度运行机制，而且可以将知识产权的制度内化为社会个体的信念和行为准则。我国公民的知识产权文化基础比较薄弱，这与我国社会经济发展水平有关。随着科学技术的发展、知识产权受到普遍重视和知识产权制度的不断完善以及遗传资源和传统知识的知识产权保护制度的建立，现代社会到处充满了受知识产权保护的智力成果。知识产权意识在思想道德体系中的地位越来越重要。公民薄弱的知识产权文化基础将不利于人的全面发展。在知识产权教育和知识产权文化的培育过程中，不论是教育者，还是受教育者能够在不同程度上加深对知识产权的认知、端正对知识产权的态度，强化知识产权的意识，提升知识产权文化，提高自身的思想道德素质和修养，最终为人的全面发展奠定基础，也为构建民主法制、公平正义的和谐社会创造了条件。

三、完善知识产权制度，平衡知识产权有关主体之间的利益：构建人与人之间关系的和谐

知识产权制度是对知识产权的创造者基于智力劳动成果依法享有的、排斥他人控制、传播、使用该智力成果的权利的保护制度，其实质是对智力成果的创造者与所有者、创造者与传播者、创造者与使用者、创造者与其他公众之间利益平衡的协调。该利益平衡体系包括：创作者或创造者与所有者的关系；创造者与传播者的关系；创造者与使用者的关系；传播者与使用者的关系；创造者、传

第1题 制定和实施国家知识产权战略是构建和谐社会的需要

播者与其他公众的关系。知识产权权利人基于其智力成果而依法享有的权利范围是法定的，如果超越了这个范围，就会造成知识产权的滥用，从而侵犯公众的合法利益。在我国知识产权的保护水平与国情相适应的磨合过程中，因反垄断法规制的缺失和反不正当竞争法保护的不到位导致的知识产权滥用现象尤为严重。因此完善并严格执行知识产权制度，协调创造者、传播者与公众的利益平衡迫在眉睫。在知识产权日益受到重视的现代社会，虽然不是所有的人都是知识产权的创造者、所有者和传播者，但是绝大多数人都会成为智力成果的使用者。人和人之间的利益关系是社会生产关系中最重要 的关系之一，所以人与人之间的利益关系的和谐与否直接关系到整个社会的和谐发展。因此完善知识产权制度，平衡知识产权的创造者、传播者、使用者和其他公众之间的利益是构建人与人之间关系和谐的重要手段，也是构建诚信友爱、安定有序的和谐社会的关键。

四、建立和完善遗传资源和传统知识的知识产权保护制度：构建人、自然与社会之间的和谐

我国不仅拥有灿烂的古代文明和丰富的文化遗产，而且拥有非常丰富的生物资源。新中国成立以来，国家制定了有关保护遗传资源的法规、规章和制度，参加了涉及遗传资源和传统知识保护的国际条约，并积极履行这些条约规定的义务。但是近年来，“生物剽窃”、文化遗产的遗失和由环境污染导致的生物多样性的破坏等现象在中国不断发生。这对构建人、自然与社会的和谐已经造成严重威胁。因此，遗传资源、生物多样性的知识产权保护成为构建人、自然与社会和谐的重要条件，也是构建和谐社会的基本步骤。每一个民族都生活在不断创新的传统中。对任何一个民族来说，传统知识是它发展和创新的营养和血液。如果传统知识得不到足够的重视，人类社会文化的多样性将难以为继，人、自然和社会的和谐将