

ZHISHI CHANQUAN YIFA WEIQUAN SHOUC



知识产权 依法维权手册

罗立新◎主编



金盾出版社

内 容 提 要

知识产权依法维权手册

罗立新 主编

金盾出版社

内 容 提 要

本书以通俗的语言、浅显的道理从认识知识产权入手,介绍了什么是著作权、商标权、专利权以及其他类型的知识产权,着重阐述了怎样进行著作权维权、商标权维权和专利权维权;收录了最新公布的中国法院知识产权司法保护十大案件;《中华人民共和国著作权法》《中华人民共和国商标法》和《中华人民共和国专利法》。本书所述知识产权既涉及企业、机关团体,也涉及普通百姓工作生活的方方面面,是现代社会维护自己基本权益的法律依据。

图书在版编目(CIP)数据

知识产权依法维权手册/罗立新主编. — 北京:金盾出版社,
2013.11

ISBN 978-7-5082-7572-7

I. ①知… II. ①罗… III. ①知识产权—基本知识—中国
IV. ①D923.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 083525 号

金盾出版社出版、总发行

北京太平路 5 号(地铁万寿路站往南)

邮政编码:100036 电话:68214039 83219215

传真:68276683 网址:www.jdcbs.cn

封面印刷:北京印刷一厂

正文印刷:北京燕华印刷厂

装订:北京燕华印刷厂

各地新华书店经销

开本:880×1230 1/32 印张:7.25 字数:195 千字

2013 年 11 月第 1 版第 1 次印刷

印数:1~7 000 册 定价:18.00 元

(凡购买金盾出版社的图书,如有缺页、
倒页、脱页者,本社发行部负责调换)



前言

改革开放以来,我国知识产权保护制度建设全面展开,以面向世界、与国际接轨为起点。短短 30 年,在知识产权领域建立了诸多法律法规,还加入了多个知识产权保护的国际公约,这使我国仅用 30 年时间就走过了一些发达国家需要近百年才能完成的立法路程。目前,一个具有中国特色的知识产权保护法律法规体系已经初步建立。

国家对知识产权立法保护的重视也影响到普通百姓的普法观念,从一开始提起“知识产权”一词许多人会有事不关己的感觉,到时下人们对付费下载彩铃、歌曲、电影的理解和宽容,形成了一个质的飞跃。近些年来,人民法院受理的有关知识产权纠纷的案件呈逐年上升趋势,以 2011 年为例,全国各级人民法院审结一审知识产权案件 6.6 万件,同比上升 37.7%,这反映了普通公民对知识产权维权意识不断增强。可以说,知识产权正以前所未有的态势全面“渗透”到普通百姓的日常生活中。

为了让读者了解知识产权,学习知识产权法相关知识,增强维护自身权益的能力,我们编撰了这本《知识产权依法维权手册》。这本手册以最新颁布的法律为依据,以百姓普遍关心的问题为切入点,通过规范、准确、生动的阐释来说明问题,讲透法理,以期达到传播知识产权法律保护的理念、方法和途径的目的。

本手册由“知识产权基本知识篇”“知识产权维权篇”“知识

内 容 提 要

产权典型案例篇”和“附录”四部分组成。“知识产权基本知识篇”旨在阐述知识产权法涉及的基本法律常识;“知识产权维权篇”主要介绍侵害知识产权行为的认定与把握,以及如何进行包括诉讼在内的知识产权维权;“知识产权典型案例篇”收录了2013年4月份刚刚公布的2012年中国各级人民法院知识产权司法保护十大案件的基本情况。

本书由罗立新同志担任主编,负责拟定编写提纲和统稿,并担任知识产权总论和知识产权维权部分的撰写;孙晨、单晓蒙负责著作权部分的撰写;刘海平负责商标权部分的撰写;夏恺、汪思廷负责专利权部分的撰写。在编写过程中,我们参阅了国内有关专家知识产权法方面的专著、论文和案例汇编,在此表示感谢。由于我们水平有限,书中难免有不当之处,敬请读者批评指正。

编 者



CONTENTS

目 录

知识产权基本知识篇 (1)

一、认识知识产权 (1)

1. “知识产权”一词是怎么来的? (1)

2. 知识产权是一种什么样的权利? (1)

3. 知识产权有哪些主要权利? 各权利之间有什么
不同? (3)

4. 与其他民事权利相比,知识产权有什么特点? (4)

5. 公民的知识产权是如何取得的? (6)

6. 对知识产权的保护,我国已经制定了哪些法律? (8)

7. 知识产权国际保护的基本状况如何? (10)

8. 我国对知识产权国际保护的基本态度是怎样的? (12)

目前已加入哪些主要的国际公约? (12)

二、著作权基本知识 (13)

9. 著作权是一种什么样的权利? (13)

10. 著作权和版权是否一回事? (14)

11. 哪些人可以成为著作权人? (15)

12. 外国人和无国籍人在我国境内有没有著作权? ... (15)

13. 著作权法保护什么? (16)

14. 我国著作权法保护的作品主要有哪几类? (17)

15. 不享受著作权法保护的作品主要有哪些? (18)

16. 公民个人的书信、日记有没有著作权? (19)



17. 广播电视节目预告表有没有著作权? (20)
18. 广告语有没有著作权? (21)
19. 地图有没有著作权? (21)
20. 著作权包含哪些权利? (22)
21. 著作人身权究竟有哪些具体的权利? (22)
22. 著作财产权究竟有哪些具体的权利? (25)
23. 如何确定著作权的归属? (29)
24. 什么是职务作品,其著作权属于谁? (29)
25. 什么是合作作品,其著作权属于谁? (30)
26. 什么是委托作品,其著作权属于谁? (31)
27. 什么是演绎作品,其著作权属于谁? (32)
28. 什么是汇编作品,其著作权归于谁? (34)
29. 作者身份不明、匿名、佚名、假名等作品著作权
属于谁? (34)
30. 什么是电影作品和以类似摄制电影的方法创作的
作品,其著作权归于谁? (35)
31. 唱片公司和 KTV、卡拉 OK 经营者争什么? (36)
32. 美术作品的著作权归属问题有什么特别的
地方? (37)
33. 报纸杂志中常说的“邻接权”是什么意思? (37)
34. 为什么要保护邻接权? (38)
35. 出版者享有哪些权利,承担什么义务? (39)
36. 怎样看待一稿多投? (40)
37. 表演者享有哪些权利,承担什么义务? (40)
38. 录音、录像制作者享有哪些权利,承担什么
义务? (41)
39. 广播电台、电视台对自己播放的作品享有
著作权吗? (42)



40. 广播电台、电视台播放他人的作品是否可以不用征得作者同意? (42)
41. 公民可以通过什么方式获得著作权? (43)
42. 公民转让自己的著作权有什么特殊规定? (45)
43. 如何签订著作权转让合同? (46)
44. 公民如何许可他人使用自己的著作权? (47)
45. 公民享有著作权的作品能被他人合理使用吗? ... (48)
46. 我国著作权法规定的合理使用他人作品的范围有哪些? (48)
47. 《一个馒头引发的血案》是不是属于“合理使用”? (49)
48. 电视台未经权利人同意,播放爱国主义教育影视片是否属于“合理使用”? (50)
49. 如何认定剽窃和抄袭他人作品的行为? (52)
50. 通过信息技术手段判断的抄袭认定结果能否作为司法认定的依据? (54)
51. 什么是著作权的法定许可? (55)
52. 著作权法为什么要对著作权保护规定期限? (57)
53. 公民享有的著作权中的人身权保护是多长时间? (58)
54. 公民享有的著作权中的财产权保护是多长时间? (59)
55. 计算机软件是否享有著作权? 著作权人有哪些权利? (60)
56. 计算机软件著作权的归属是怎样的? (61)
57. 严重侵犯计算机软件著作权的行为有哪些? (62)
58. 网络作品有没有著作权? (63)
59. 互联网网页是否受《著作权法》保护? (64)



三、商标权基本知识 (64)

- (83) 60. 什么是商标? (64)
- (81) 61. 商标有哪些作用? (65)
- (69) 62. 商标有哪些种类? (66)
- (64) 63. 什么是注册商标? 为什么要进行商标注册? (66)
- (71) 64. 商标都必须注册吗? 哪些商品必须使用
注册商标? (68)
- (84) 287 65. 什么是商标权? (68)
- (84) 66. 商标权有哪些具体的内容? (69)
67. 商标权人对注册商标应履行什么义务? (69)
- (21) 68. 如何才能取得商标权? (70)
69. “商标抢注”风为何愈演愈烈? (71)
- (06) 70. 申请作为注册商标的标志应具备什么条件? (71)
- (57) 71. 哪些标志是严禁作为商标使用或作为商标
注册的? (72)
- (42) 72. 我国《商标法》规定的商标申请和注册的
原则是什么? (73)
- (75) 73. 商标权在什么情况下会被终止? (74)
- (75) 74. 注册商标在什么情况下可能面临被撤销的
风险? (75)
75. 哪些人可以成为商标注册的申请人? (76)
- (02) 76. 什么是集体商标, 申请集体商标的商标注
册应具备什么条件? (77)
- (08) 77. 什么是证明商标, 申请证明商标的商标注
册应具备什么条件? (77)
- (18) 78. 什么是特殊标志, 申请特殊标志应具备什么
条件? (78)
- (67) 79. 申请商标注册应准备哪些申请文件? (79)



80. 什么是商标异议? 2013 年修改的商标法对商标
异议制度作了哪些重要修改? (80)
81. 商标异议人如何办理商标异议? (81)
82. 已有的注册商标在什么情况下需要重新申
请注册? (82)
83. 已经注册的商标在什么情况下可能会被注销? ... (83)
84. 注册商标有效期届满后如何续展? 续展有
什么法律效力? (84)
85. 如何将自己的商标转让给他人? (85)
86. 如何将自己的商标许可他人使用? (86)
87. 如何理解驰名商标? (87)
88. 我国对驰名商标有什么特殊保护? (88)
- 四、专利权基本知识** (90)
89. 什么是专利? 什么是专利权? (90)
90. 专利权有什么特点? (90)
91. 专利权保护哪些专有权利? (91)
92. 发明、实用新型专利要取得专利权, 应具备什么
条件? (92)
93. 外观设计要取得专利权, 应具备什么条件? (93)
94. 什么样的发明创造是不可能被授予专利权的? ... (94)
95. 我国《专利法》还规定了哪些不授予专利权的
情形? (95)
96. 什么是专利权人? 《专利法》规定的专利权人有
哪几类? (96)
97. 什么是专利申请权人, 专利申请权人和专利权人
是什么关系? (97)
98. 什么是先申请原则? (98)
99. 什么是优先权原则? (98)





100. 申请发明或实用新型专利需要提交什么申请文件? (100)
101. 申请外观设计专利需要提交什么申请文件? ... (101)
102. 如何向国外申请专利? (102)
103. 我国专利申请的基本程序是怎样的? (103)
104. 专利权在什么情况下会被终止? (105)
105. 公民取得专利权后,能获得哪些具体的权利? (105)
106. 为什么要对专利权进行限制? (106)
107. 哪些情况可不视为侵犯专利权的行为? (106)
- 五、其他类型知识产权** (108)
108. 我国对集成电路布图设计专有权进行保护的主要法律依据有哪些? (108)
109. 为什么要对集成电路布图设计进行专门保护? ... (109)
110. 什么是集成电路布图设计专有权? (110)
111. 一项集成电路布图设计要取得专有权,应具备什么条件? (111)
112. 哪些人能够享有集成电路布图设计专有权? ... (112)
113. 在什么情况下,集成电路布图设计专有权可以被“合理使用”? (112)
114. 什么是集成电路布图设计专有权的非自愿许可? (113)
115. 什么是植物新品种权?为什么要对它进行法律保护? (113)
116. 植物新品种有什么特点? (114)
117. 什么是植物新品种权?它有哪些具体的内容? (115)
118. 植物新品种权的主体有哪些? (115)



119. 植物新品种权有哪些限制? (116)

120. 侵犯品种权的行为有哪些,如何处理? (117)

知识产权维权篇 (118)

六、如何进行著作权维权? (118)

121. 侵害知识产权的法律责任主要有哪些? (118)

122. 如何判断某种行为是否侵害了你的著作权? ... (119)

123. 在什么情况下,侵犯他人著作权应承担民事责任?
责任? (120)

124. 著作权侵权人在什么情况下有可能要承担行政
责任甚至是刑事责任? (121)

125. 公民提起保护著作权的民事诉讼应具备什么
条件? (122)

126. 公民应向哪个法院提起著作权民事诉讼? (123)

127. 网络作品侵权,公民应在何地法院起诉? (123)

128. 公民在提起著作权民事诉讼过程中应准备哪
些证据? (124)

129. 如何确定著作权侵权的赔偿数额? (125)

七、如何进行商标权维权? (125)

130. 他人的注册商标与自己的注册商标相同或者相
似而引发争议,如何处理? (125)

131. 什么是侵犯注册商标专用权的行为? (126)

132. 认定商标相同或者近似的基本原则有哪些? ... (127)

133. 无意销售侵犯注册商标专用权商品的行为也
要承担赔偿责任吗? (127)

134. 什么是商标“反向假冒”行为? (128)

135. 给他人的注册商标专用权造成损害的侵权行为
还有哪些? (128)





136. 因侵犯注册商标专用权行为而提起的民事诉讼
如何进行管辖? (129)
137. 侵犯商标权应承担哪些民事责任? (129)
138. 侵犯商标权应承担哪些行政责任? (130)
139. 侵犯商标权应承担哪些刑事责任? (131)
140. 《反不正当竞争法》对商标权作了哪些补充性
保护? (132)
- 八、如何进行专利权维权?** (133)
141. 因专利权纠纷引起的诉讼有哪些类型? (133)
142. 什么是专利申请权纠纷,它有哪些主要
种类? (134)
143. 什么是专利权归属纠纷,它有哪些主要
种类? (135)
144. 什么是侵犯专利权纠纷,它有哪些主要
种类? (135)
145. 什么是假冒他人专利,主要有哪些表现? (137)
146. 什么是发明人、设计人资格纠纷? 为什么会产
生这样的纠纷? (137)
147. 什么是专利行政诉讼案件? 实践中主要有哪些
类型? (138)
148. 什么是专利侵权诉讼中的“诉前临时禁止令”? ... (139)
149. 专利侵权行为具有什么特征? (139)
150. 专利侵权纠纷发生以后,公民应到哪个法院提
起民事诉讼? (141)

知识产权典型案例篇 (142)

一、“IPAD”商标权属纠纷案 (142)

二、“三一”驰名商标保护案 (143)



三、计算机中文字库著作权纠纷案	(145)
四、“葫芦娃”角色形象著作权权属纠纷案	(147)
五、涉及百度文库著作权纠纷案	(148)
六、CDMA/GSM 双模式移动通信方法专利侵权纠纷案	(150)
七、“泥人张”不正当竞争纠纷案	(151)
八、侵害姚明人格权及不正当竞争纠纷案	(153)
九、“乐活”商标侵权行政处罚案	(154)
十、网络游戏私服侵犯著作权案	(156)
附录	(158)
附录一 中华人民共和国著作权法(2010 修正)	(158)
附录二 中华人民共和国商标法(2013 修正)	(175)
附录三 中华人民共和国专利法(2008 修正)	(194)
参考文献	(211)

知识产权是从英文“Intellectual Property”翻译过来的，有的又译为“知识财产权”“知识所有权”“精神产权”“无形财产权”“智慧财产权”等。我国台湾地区的不乏学者曾使用“智慧财产权”术语。我国民法理论在二十世纪七八十年代曾称之为“智力成果”。我国 1996 年六届人大四次会议通过的《民法通则》与国际接轨，采用了知识产权这一概念作为正式的法律用语，称之为“知识产权”。

2. 知识产权是一种什么样的权利?

知识产权，我们可以从文生义地理解为“对知识的产权”，而所谓产权，即财产权。所以，知识产权，我们可以简单地从表面上理解为“对知识的财产权”。但这种理解立即会带来疑问，所有的知识都有财产权吗？难道人们日常经常使用的公式、定理、自然规律和科学常识等知识都是有财产权的吗？





知识产权基本知识篇

一、认识知识产权

1. “知识产权”一词是怎么来的？

“知识产权”这一概念是从西方引入的。将一切来自知识活动领域的权利概括为“知识产权”，最早由 17 世纪中叶法国学者卡普佐夫首创。后来，比利时法学家皮卡提出“知识产权”理论。他认为，知识产权是一种特殊的权利范畴，它根本不同于对物的所有权。这一学说在国际上得到广泛传播并为世界上多数国家和国际组织所承认。

知识产权是从英文“Intellectual Property”翻译过来的，有的又译为“知识财产权”“知识所有权”“精神产权”“无形财产权”“智慧财产权”等。我国台湾地区的不少学者常使用“智慧财产权”术语。我国民法理论在二十世纪七八十年代曾称之为“智力成果”，我国 1986 年六届人大四次会议通过的《民法通则》与国际接轨，采用了知识产权这一概念作为正式的法律用语，称之为“知识产权”。

2. 知识产权是一种什么样的权利？

知识产权，我们可以望文生义地理解为“对知识的产权”。而所谓产权，即财产权。所以，知识产权，我们可以简单地从表面上理解为“对知识的财产权”。但这种理解立即会带来疑问：所有的知识都有财产权吗？难道人们日常经常使用的公式、定理、自然规律和科学常识等知识都是有财产权的吗？





显然不是。知识产权本质上是“对知识的财产权”，但不是所有的“知识”都能具有知识产权。人们一开始认识到，具有创造性的智力成果，比如，作品、发明创造等“知识”，应当严格受法律保护，并使权利人从自己的创造性智力成果中获得财产利益。因此，知识产权一直被称为智力成果权。后来，随着社会经济的发展，人们又发现，有些“知识”似乎与智力成果并无直接联系，比如，有些经营者将自然界客观存在的图案、形状或者社会生活中早已存在的词语进行一定的组合，注册成为商标加以使用，就享有了商标权。所以，社会经济越发展，可能成为知识产权客体的“知识”就会越多。在这种情况下，想要给知识产权下一个普遍能接受的定义比较困难。比如，《大百科全书》对知识产权的界定是“知识产权是一种私权，指对特定智力创造成果所依法享有的专有权利，或者说是以特定智力创造成果为客体的排他权、对世权”。这种理解的核心是认为知识产权是特定智力创造成果权。但不少学者随即提出不同意见，有学者认为创造性的智力成果权的概念不能覆盖工商业标记权利的内容。有学者认为，以知识产权名义统领的各项权利，并非都来自知识领域，也非都是基于智力成果而产生。

“理论是灰色的，而生命之树常青。”学术界对知识产权概念的探讨永无止境，但这并不影响我们做好知识产权的维权工作。从维权的角度看，我们可以不必深究到底哪些“知识”应不应该具有知识产权，而应当了解，我们手中的知识产权到底有哪些。

目前，我国还没有统一的知识产权法，而我国参加的第一个保护知识产权公约是1967年在斯德哥尔摩签署的《建立世界知识产权组织公约》，该公约第2条第8款规定，知识产权包含的内容有：(1)文学、艺术和科学作品；(2)表演艺术家的演出、录音制品和广播节目；(3)科学发现；(4)人类在各个领域的发明；(5)工业品外观设计；(6)商标、服务标志和商号名称及标识；(7)禁止不正当竞争；(8)一切在工业、科学、文学或艺术领域由于智力活动而产生的其



他权利。我国于1980年3月加入该公约,该公约对我国具有约束力。公约概括的知识产权的内容主要包含智力成果权和工商业标记权两大类。据此,在我国,知识产权是指智力成果的创造人对其智力成果依法享有的权利和工商业活动中商业标记所有人对其商业标记依法享有的权利的总称。

3. 知识产权有哪些主要权利? 各权利之间有什么不同?

现代知识产权包含的范围很广,著作权、邻接权、商标权、商号权、商业秘密权、地理标记权、专利权、植物新品种权、集成电路布图设计权等都是其中之义。但一般来说,最为主要的知识产权还是指著作权(含邻接权)、专利权、商标权这三类历史悠久的权利。

著作权,是指作者和其他著作权人对文学、艺术和科学工程作品所享有的各项专有权利。它是自然人、法人或者其他组织,对文学、艺术或科学作品依法享有的财产权利和人身权利的总称。商标权是商标专用权的简称,是指商标主管机关依法授予商标所有人对其注册商标受国家法律保护的专有权,包括商标注册人对其注册商标的排他使用权、收益权、处分权、续展权和禁止他人侵害的权利等。专利权,是发明创造人或对其权利受让人对特定的发明创造在一定期限内依法享有的独占实施权。

著作权、专利权、商标权三种知识产权之间存在明显的差别。

(1) 保护的对象不同。著作权保护的是作者思想、情感和观点的表现形式,不保护思想、情感和观点等内容本身,这些形式表现为小说、论文、电影、歌曲、图画等种类。专利权保护的是发明创造,属于思想、观点内容范围,包括发明、实用新型和外观设计三种类型,比如,计算机的发明、节能灯的制造方法、可口可乐瓶独特的外观设计等。商标权保护的是用于区别不同生产经营者和不同商品的商品和服务标记,比如,“佳能”“飞利浦”“五粮液”等商标。