

# 现代知识产权法

冯晓青 著

湖南出版社

湖南省社会科学规划办资助课题研究成果

# 现代知识产权法

冯晓青 著

湖南出版社

[湘]新登字 001 号

责任编辑:戴 军  
装帧设计:尹晓燕

## 现代知识产权法

冯晓青 著

\*

湖南出版社出版、发行

(长沙市河西银盆南路 67 号)

湘潭大学印刷厂印刷

1997 年 4 月第 1 版第 1 次印刷

开本:850×1168 1/32 印张:14.34

字数:384,000 印数:1—2000

ISBN 7—5438—1459—5  
D·162 定价:19.80 元

## 序

中国共产党十一届三中全会制订了改革开放政策后，我国正式开始筹建保护知识产权的法律制度。那时，法学界人士对于知识产权这个陌生的课题，大多不甚了解，或知之甚少。大家都是边干边学，逐步从外行变成了内行。十七、八年以来，随着改革开放政策的贯彻执行，经济、科技和对外经贸联系的迅猛发展，知识产权法制逐步完备，了解知识产权的意义和内容的人们也越来越多。成绩很大，有目共睹。我个人有幸从开始就参与了我国创建知识产权制度的工作，参加了《专利法》、《商标法》、《著作权法》的起草，以及知识产权法的教学、研究和国际间的学术交流，亲身经历了整个艰苦创业的过程，对于我国在短时期内即建立起比较完整的现代化的知识产权保护法律体系，完成了西方国家知识产权法上百甚至几百年才能做完的工作，至今记忆犹新，感慨良多。

然而，对于我国在知识产权领域所取得的成就，也不可估计过高。我们毕竟起步晚，底子薄，而且社会不断发展，知识产权法许多课题需要人们去探讨，宣传教育方面的工作更有待于进一步加强。出版的著作虽然已经不少，但是人们期待着有更多的、材料翔实的、有一定研究深度的“精品”问世。湘潭大学法学院青年教师冯晓青副教授在潜心研究的基础上撰写了这部《现代知识产权法》，朝这方面做出了有益的贡献。

我阅读了这部书稿后，一方面对我国知识产权领域青年学者取得的学术成就甚感欣慰，另一方面对书稿的充实内容有深刻的印象。本书全面、系统地阐述了当代知识产权的理论与法律制度。其突出的特点表现在：

第一，注重理论上的阐发与探索。本书对许多重要的问题都从理论上进行了分析和回答，当前知识产权法的重要理论与实践问题、

立法中的热点与难点以及最新研究成果在书中都有比较充分的反映。同时,作者对某些疑难问题还进行了大胆的探索,提出了富有新意的看法和思路。例如,“知识产权诉讼”是知识产权制度中的一个重要内容,也是国内外关心的热点问题。我国对这个问题研究起步较晚,尚有待于进一步深入。作者在书中设专章对专利诉讼、商标诉讼和著作权诉讼等知识产权诉讼问题分别进行了细致的分析研究,提出了一些有价值的观点。作者针对当前知识产权制度国际化趋势日益增强和我国几部知识产权法律面临适应这一趋势进行修改的现实,对我国知识产权法与国际标准进一步接轨及立法对策等问题作了多层次的、深入的研究,提出了不少富有见地的看法。全书理论性较强,论理透彻,堪称一部有较高学术水平的理论专著。

第二,资料新颖、翔实,时代感强。作者收集了截至1997年1月为止的最新立法成果。该书资料翔实,经过推敲与检验,并且基本上反映了当代知识产权法律制度飞速发展的面貌,给人以鲜明的时代感。

第三,理论联系实际。该书理论性与实用性并重,在阐述知识产权法律制度时,密切结合国内外实践,每一章中都联系实务问题进行分析、研究,努力阐明和研究知识产权立法和司法实践中的新问题、新情况和新经验。

第四,严谨求精。作者在创作该书过程中,数易其稿,精益求精,阐述每一个问题力求做到言之成理,持之有据,体现了一种求实的学风和朴实的文风,使该书具有很强的可读性。

当前,知识产权法的研究在我国方兴未艾。该书提出的某些看法还有待于实践的检验,而且新问题不断涌现,加之“学无止境”,希望作者取得这项成果后,再接再厉,勇于探索,在知识产权法学研究上做出更大的贡献。

郭寿康

于中国人民大学林园

1997.2.22

# 目 录

## 第一编 导 论

第一章	知识产权概述	(3)
第一节	知识产权的概念与范围	(3)
第二节	知识产权产生的理论依据	(7)
第三节	知识产权的属性与特征	(9)
第四节	知识产权法律关系	(13)
第五节	知识产权的沿革及在当代的发展	(18)
第二章	知识产权法概述	(22)
第一节	知识产权法的概念、特征与调整对象	(22)
第二节	知识产权法的适用范围	(25)
第三节	知识产权法的地位和渊源	(28)
第四节	知识产权法学	(34)
第五节	知识产权各部门法之间的关系	(35)
第三章	我国知识产权法制建设	(39)
第一节	我国知识产权法的沿革	(39)
第二节	我国知识产权法的基本原则	(41)
第三节	我国知识产权制度的体系	(42)
第四节	我国知识产权制度的特点及其发展趋势	(49)

## 第二编 工业产权法

### (上) 专利法

第四章 专利制度与专利法 .....	(53)
第一节 专利、专利法与专利制度 .....	(53)
第二节 专利制度的产生与发展 .....	(57)
第三节 我国专利制度的起源与发展 .....	(59)
第四节 专利制度的基本理论 .....	(63)
第五章 专利保护的客体 .....	(65)
第一节 发明 .....	(65)
第二节 实用新型 .....	(67)
第三节 外观设计 .....	(69)
第四节 计算机领域发明的专利性 .....	(71)
第五节 不授予专利权的客体 .....	(73)
第六章 专利的主体 .....	(76)
第一节 专利申请权人和专利权人的概念 .....	(76)
第二节 发明人与设计人 .....	(77)
第三节 发明人或设计人的工作单位 .....	(79)
第四节 外国人 .....	(81)
第五节 同一种发明创造专利权的所有人 .....	(82)
第七章 授予专利权的条件 .....	(84)
第一节 发明、实用新型的专利条件 .....	(84)
第二节 外观设计专利的条件 .....	(91)
第八章 专利的申请 .....	(93)
第一节 专利申请的原则 .....	(93)
第二节 专利申请文件的种类与要求 .....	(94)
第三节 专利申请的提出 .....	(97)

第四节	专利申请的修改、分案与撤回	(99)
第九章	专利申请的审查和批准	(102)
第一节	专利申请的几种审查制度	(102)
第二节	我国发明专利申请的审查	(103)
第三节	我国实用新型和外观设计专利申请的审查	(106)
第四节	复审程序	(107)
第五节	专利权的授予	(108)
	专利申请审批程序流程图	
第十章	专利权人的权利和义务	(111)
第一节	专利权及其效力	(111)
第二节	专利权的内容	(111)
第三节	专利权的共有	(114)
第四节	专利权人的义务	(117)
第十一章	专利权的期限、终止、撤销和无效	(120)
第一节	专利权的期限	(120)
第二节	专利权的终止	(121)
第三节	专利权的撤销	(122)
第四节	专利权的无效	(123)
第五节	撤销专利权和宣告专利权无效的效力	(126)
第十二章	专利权的限制	(129)
第一节	不视为侵犯专利权的行为	(129)
第二节	强制许可	(132)
第三节	国家计划许可	(135)
第十三章	专利权的利用	(137)
第一节	专利的实施	(137)
第二节	专利权的转让	(138)
第三节	专利的实施许可	(139)
第十四章	专利侵权及法律制裁	(143)
第一节	专利侵权行为	(143)



第二节	判断专利侵权行为的基本方法·····	(147)
第三节	专利侵权的处理机关·····	(150)
第四节	专利侵权的民事责任·····	(153)
第五节	违反专利法的刑事责任·····	(155)
第六节	违反专利法的行政责任·····	(157)
第十五章	专利诉讼·····	(159)
第一节	专利行政案件的诉讼·····	(159)
第二节	专利民事案件的诉讼·····	(161)
第三节	专利刑事案件的诉讼·····	(165)

## (中) 商标法

第十六章	商标概述·····	(166)
第一节	商标的概念、性质与特征·····	(166)
第二节	商标的种类·····	(167)
第三节	商标的作用·····	(170)
第四节	商标与邻接标志·····	(171)
第十七章	商标制度和商标法·····	(174)
第一节	商标制度和商标法的概念·····	(174)
第二节	商标制度的沿革·····	(174)
第三节	我国商标保护制度的产生与发展·····	(176)
第四节	我国商标法的基本原则·····	(178)
第五节	我国商标法的特点·····	(179)
第六节	我国商标法的修改与完善·····	(181)
第十八章	商标权·····	(183)
第一节	商标权概述·····	(183)
第二节	商标权的取得·····	(185)
第三节	商标权的主体·····	(186)
第四节	商标权的客体·····	(188)
第五节	商标权的限制·····	(192)

第六节	商标权的共有	(193)
第十九章	商标注册	(196)
第一节	商标注册概述	(196)
第二节	商标注册的申请	(196)
第三节	商标注册的审查和核准	(199)
第二十章	商标权的期限、续展、终止与争议	(202)
第一节	商标权的期限和续展	(202)
第二节	商标权的终止	(203)
第三节	商标权的争议	(205)
第二十一章	商标权的利用	(207)
第一节	注册商标的使用	(207)
第二节	注册商标的转让	(207)
第三节	注册商标的使用许可	(209)
第四节	商标权的特许	(211)
第二十二章	商标管理	(213)
第一节	商标管理概述	(213)
第二节	注册商标的管理	(214)
第三节	未注册商标的管理	(216)
第四节	商标印制管理	(217)
第二十三章	商标侵权及法律制裁	(219)
第一节	商标侵权行为	(219)
第二节	商标侵权案件的处理机关	(221)
第三节	商标侵权的民事责任	(223)
第四节	商标侵权的行政处罚	(224)
第五节	构成犯罪的商标侵权的刑事责任	(226)
第二十四章	商标诉讼	(231)
第一节	商标民事案件的诉讼	(231)
第二节	商标行政案件的诉讼	(233)
第三节	商标刑事案件的诉讼	(235)

第二十五章	驰名商标、服务商标及其他商业标记的法律保护	(236)
第一节	驰名商标及其法律保护	(236)
第二节	服务商标及其法律保护	(243)
第三节	厂商名称及其法律保护	(246)
第四节	货源标记和原产地名称及其法律保护	(250)

## (下)反不正当竞争法

第二十六章	反不正当竞争法概述	(252)
第一节	反不正当竞争法的历史发展	(252)
第二节	我国反不正当竞争法述略	(254)
第三节	反不正当竞争法与相关法律的关系	(256)
第二十七章	不正当竞争的认定	(259)
第一节	不正当竞争概述	(259)
第二节	不正当竞争行为的构成特征	(260)
第二十八章	不正当竞争行为的表现	(262)
第一节	欺骗性交易行为	(262)
第二节	侵犯商业秘密的行为	(264)
第三节	诋毁商誉	(273)
第二十九章	对制止不正当竞争权的法律保护	(274)
第一节	制止不正当竞争权的行政保护与司法保护	(274)
第二节	不正当竞争行为的法律责任	(276)

## 第三编 著作权法

第三十章	著作权法概述	(281)
第一节	著作权的概念、性质与特征	(281)
第二节	著作权制度的起源与发展	(284)

第三节	我国著作权制度的沿革·····	(286)
第四节	我国著作权法的概念、基本原则和特点·····	(289)
第五节	著作权立法的意义与社会作用·····	(292)
第三十一章	著作权的主体·····	(294)
第一节	著作权主体概述·····	(294)
第二节	作者与其他著作权人·····	(295)
第三节	作品著作权的归属·····	(299)
第三十二章	作品·····	(308)
第一节	作品概述·····	(308)
第二节	一般作品·····	(310)
第三节	特殊作品·····	(315)
第四节	不受著作权法保护的客体·····	(319)
第三十三章	著作权·····	(322)
第一节	著作权的取得·····	(322)
第二节	著作权中的人身权·····	(323)
第三节	著作权中的财产权·····	(332)
第四节	追续权·····	(338)
第五节	著作权的共有·····	(339)
第六节	著作权的终止·····	(341)
第三十四章	邻接权·····	(344)
第一节	邻接权概述·····	(344)
第二节	出版者权·····	(346)
第三节	表演者权·····	(348)
第四节	音像制作者权·····	(351)
第五节	广播电视组织权·····	(352)
第三十五章	著作权的限制·····	(355)
第一节	著作权限制概述·····	(355)
第二节	合理使用·····	(355)
第三节	法定许可·····	(359)

第四节	强制许可·····	(360)
第五节	其他限制·····	(361)
第三十六章	著作权的利用·····	(363)
第一节	著作权的许可使用·····	(363)
第二节	著作权的转让·····	(367)
第三节	著作权的其他利用·····	(370)
第三十七章	著作权侵权与法律制裁·····	(373)
第一节	著作权侵权行为概述·····	(373)
第二节	侵犯著作权及其民事责任·····	(375)
第三节	侵犯著作权及其行政责任·····	(379)
第四节	侵犯著作权及其刑事责任·····	(383)
第三十八章	著作权仲裁与诉讼·····	(387)
第一节	著作权合同仲裁·····	(387)
第二节	著作权民事案件的诉讼·····	(388)
第三节	著作权刑事案件的诉讼·····	(392)
第四节	著作权行政案件的诉讼·····	(392)
第三十九章	著作权管理·····	(394)
第一节	著作权行政管理·····	(394)
第二节	著作权集体管理·····	(395)

## 第四编 知识产权国际保护与 我国知识产权法

第四十章	知识产权国际保护概述·····	(401)
第一节	知识产权国际保护的产生·····	(401)
第二节	知识产权国际保护的主要方式·····	(401)
第三节	世界知识产权组织·····	(402)
第四十一章	有关专利权的国际公约·····	(405)

第一节	保护工业产权巴黎公约	(405)
第二节	专利合作条约	(409)
第三节	其他有关专利的多边性国际公约	(411)
第四节	区域性的专利公约	(412)
第四十二章	有关商标权的国际公约	(414)
第一节	保护工业产权巴黎公约	(414)
第二节	商标国际注册马德里协定	(415)
第三节	商标注册条约	(416)
第四节	商标注册用商品与服务国际分类尼斯协定	(417)
第五节	其他有关商标的国际公约	(417)
第四十三章	有关著作权的国际公约	(419)
第一节	保护文学艺术作品伯尔尼公约	(419)
第二节	世界著作权公约	(422)
第三节	保护邻接权的国际公约	(424)
第四十四章	关税与贸易总协定中的知识产权分协议	(427)
第一节	关贸总协定知识产权分协议的产生背景	(427)
第二节	知识产权分协议的基本内容	(429)
第三节	分协议有关著作权的规定	(430)
第四节	分协议有关工业产权的规定	(432)
第四十五章	我国知识产权法与知识产权的国际保护	(437)
第一节	我国知识产权制度的国际化	(437)
第二节	我国知识产权制度与国际标准的接轨	(439)
主要参考文献		(443)
后记		(445)

# 第一编 导 论





# 第一章 知识产权概述

## 第一节 知识产权的概念与范围

知识产权这一概念是从西方传来的。在英文中,知识产权被称为 Intellectual Property,其中 Intellectual 是指“智力的”、“显示智力的”,Property 是指“财产”或“财产权”,故其原义即智力创造的财产。我国学术界对“Intellectual Property”的翻译曾有“精神财产”、“知识成果财产权”、“智力成果”等多种形式,译成“知识产权”则已被我国大多数人所接受。

知识产权一词最早产生于 17 世纪的法国,主要倡导者是卡普左夫,后来为比利时法学家皮卡弟所发展。自 1967 年《成立世界知识产权组织公约》缔结后,逐渐为国际社会所接受,成为国际上通用的法律语言和概念。我国学术界过去通常使用“智力成果权”表达有关知识产权的概念。自《民法通则》以“知识产权”作为其有关章节的标题后,“知识产权”这一术语被法学界和后来一切有关的立法中普遍采用。我国台湾省则至今使用“智慧财产权”这一用语。

### 一、知识产权的概念

关于知识产权的概念,我国学术界的认识不尽一致,很多研究知识产权的著述是通过对知识产权的范围、内容等非本质性问题界定其涵义的。大致有以下几种代表性的观点:一是直接援引《成立世界知识产权组织公约》中有关知识产权的定义,即将公约界定的有关知识产权的内容视为知识产权的概念内涵;二是直接以智力成果权置