

J U S T R A

君策智库

2019年

全国专利代理师资格考试 通关秘笈

专利法律知识

杨敏锋◎编写

重点勾画 助你备考减负

与时俱进 紧跟法律变化

八百真题 覆盖考试重点

深度解析 揭示命题思路



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

J U S T R A

君策智库

2019年

全国专利代理师资格考试 通关秘笈

专利法律知识

杨敏锋◎编写

重点勾画 助你备考减负

与时俱进 紧跟法律变化

八百真题 覆盖考试重点

深度解析 揭示命题思路



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目(CIP)数据

2019年全国专利代理师资格考试通关秘笈. 专利法律知识 / 杨敏锋编写. —北京: 知识产权出版社, 2019.5 (2019.6重印)

ISBN 978-7-5130-6242-8

I. ①D2… II. ①杨… III. ①专利—代理(法律)—中国—资格考试—自学参考资料 IV. ①D923.42

中国版本图书馆CIP数据核字(2019)第084254号

内容提要

本书是针对2019年全国专利代理师资格考试科目——专利法律知识所编写的通关秘笈。本书将真题放在相关考点之后,通过此种方式使考生对每个考点的考查频率和考查方式一目了然。考生在做题的同时也容易返回教材正文温习考点内容,加深印象。所有的真题都采用最新法条进行解析,并且在解析的过程中,对法律进行了易于考生理解的阐述,便于考生理解出题者的意图,降低记忆难度。此外,本书还对一些相近的知识点进行了串讲,帮助考生充分深入地掌握考点,为考生顺利通过考试奠定坚实的基础。

责任编辑:许波

责任印制:刘译文

2019年全国专利代理师资格考试通关秘笈——专利法律知识

2019 NIAN QUANGUO ZHUANLI DAILISHI ZIGE KAOSHI TONGGUAN MIJI——ZHUANLI FALÜ ZHISHI

杨敏锋 编写

出版发行: 知识产权出版社 有限责任公司

电 话: 010-82004826

社 址: 北京市海淀区气象路50号院

责编电话: 010-82000860转8380

发行电话: 010-82000860转8101/8029

印 刷: 北京嘉恒彩色印刷有限责任公司

开 本: 787mm×1092mm 1/16

版 次: 2019年5月第1版

字 数: 702千字

网 址: <http://www.ipph.cn>

<http://www.laichushu.com>

邮 编: 100081

责编邮箱: xubo@cnipr.com

发行传真: 010-82000893/82003279

经 销: 各大网上书店、新华书店及相关专业书店

印 张: 31.25

印 次: 2019年6月第2次印刷

定 价: 98.00元

ISBN 978-7-5130-6242-8

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

作者简介：

杨敏锋，北京君策知识产权发展中心研究室主任，律师、专利代理师，南京大学理学学士，中国政法大学法律硕士。曾在高新技术企业工作多年，主要执业领域为知识产权，代理过多起专利纠纷、版权纠纷、商标纠纷、商业秘密纠纷、合同纠纷等案件，主要著作包括《企业商标全程谋略：运用、管理和保护》《商标代理人水平测试应试指南》《2018年全国专利代理人资格考试通关秘笈——专利法律知识》《2018年全国专利代理人资格考试通关秘笈——相关法律知识》等。

内容简介：

本书是针对2019年全国专利代理师资格考试科目——专利法律知识所编写的通关秘笈。本书将真题放在相关考点之后，通过此种方式使考生对每个考点的考查频率和考查方式一目了然。考生在做题的同时也容易返回教材正文温习考点内容，加深印象。所有的真题都采用最新法条进行解析，并且在解析的过程中，对法律进行了易于考生理解的阐述，便于考生理解出题者的意图，降低记忆难度。此外，本书还对一些相近的知识点进行了串讲，帮助考生充分深入地掌握考点，为考生顺利通过考试奠定坚实的基础。

责任编辑：许波
封面设计：智兴设计室·段维东

法规简称对照表

序号	法规名称	发文字号	颁布时间	简称
1	最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干问题的意见(试行)	法办发〔1988〕6号	1988-04-02	民通意见
2	最高人民法院关于审理专利纠纷案件适用法律问题的若干规定	法释〔2001〕21号	2001-06-22	专利纠纷规定
3	最高人民法院关于对诉前停止侵犯专利权行为适用法律问题的若干规定	法释〔2001〕20号	2001-06-07	诉前停止侵犯专利权规定
4	最高人民法院关于审理侵犯专利权纠纷案件应用法律若干问题的解释	法释〔2009〕21号	2009-12-28	侵犯专利权纠纷解释一
5	国家知识产权局行政复议规程	国家知识产权局令 第66号	2012-07-18	行政复议规程
6	最高人民法院关于审理侵犯专利权纠纷案件应用法律若干问题的解释(二)	法释〔2016〕1号	2016-03-21	侵犯专利权纠纷解释二

关于适用法条的解释:

2008年《中华人民共和国专利法》(以下简称《专利法》)进行了第3次修改,修改后的新法从2009年10月1日起生效。在历年真题中,尤其是判断是否构成抵触申请的那些真题,题干中给出的时间都在新法生效之前。这些题目,严格来说应当适用旧法,但为了便于考生应试,本解析一律适用新法。同样,其他法律如果修改,那相关题目也一律适用新法,而不考虑新法生效的实际时间。

序 言

前段时间在北京市高级人民法院开庭时，遇到本书作者杨敏锋，他告诉我他的专利代理师资格考试辅导系列教材《全国专利代理师资格考试通关秘笈》将在知识产权出版社出版。他的这套经典辅导书今年能够顺利出版，我也很为他感到高兴。虽然我们在法庭上各为其主，但丝毫不影响我们之间的友谊。当他请我继续为他的新书作序时，我自然也是毫不犹豫地答应下来。

我国的专利代理师资格的获得，经历了1984—1987年的培训考核时期、1988—2004年的两年一考时期和2006年以来的每年一考时期，考试制度日益规范和成熟。进入21世纪以来，专利代理师资格考试的报名人数也从2000年的1924人陡增到2018年的39342人，社会影响力不断扩大。

随着越来越多的考生参加专利代理师资格考试，他们对优质教材的需求也变得更加迫切。不过，本人虽然在知识产权界从业近三十年，涉足专利撰写、无效和专利诉讼，发表过若干篇论文，也常常为事务所的新人或企业的研发人员讲课培训，从2011年以来，更是兼职在清华大学法学院为法律硕士讲授专利代理实务课程，但依然感觉到要写出一套高质量的专利代理师资格应试教材，仍然是一件非常不容易的事情。专利代理的实际工作和资格考试之间存在不少区别，实务经验丰富的考生未必就能在资格考试中脱颖而出。在司法考试中，情况也是如此，甚至有段子说法学博士还考不过本科生，法学科班出身的考不过非法学专业的考生。

由于专利代理师资格考试的考生都是理工科出身，法律基础普遍比较薄弱，同时大部分考生都是在职人员，复习迎考的时间非常有限，故需要作者摸透历年考试的规律，帮助考生高效率的通过考试。此外，虽然国家知识产权局从2006年开始每年都会公布考试真题和参考答案，但随着法律的不断修改，历年真题的答案也会随之变化，也需要作者随时根据法律的最新修改有针对性地调整真题答案。

该书作者在专利代理师资格考试培训上浸淫多年，对2006年以来的全部真题都进行了深入研究，深谙专利代理师资格考试的出题规律。同时，作者也曾先后接受国家知识产权局、各地方知识产权局、兵器工业集团、思博网等多家单位的考前培训邀请，讲授专利代理师资格考试课程，对学员在复习和解题时存在的问题与困惑也极为熟悉。正因如此，这套通关秘笈考虑到了广大考生的现实情况，体现了实战的特点，具有以下鲜明风格：

(1) 重点勾画全面准确。作者统计了2006—2018年的全部真题所涉及的考点，除了用波浪线对考点进行标注外，还用“☆”和“★”的数量对相关法条的出题频率进行了标注，帮助考生及时把握重点，提高复习效率。

(2) 真题筛选详略得当。专利代理师资格考试的考点重复性比较高，熟悉历年真题无疑是最为有效的复习方式之一。本书对历年真题进行了精心的筛选，力图用最少的真题囊括最多的知识点，帮助考生高效率的复习。

(3) 真题解析深入浅出。针对考生法律基础普遍薄弱的限制，本书在“解题思路”上，用简明扼要的叙述帮助考生理解考点，对考点所涉及的法律进行了适合考生理解的理论阐述，减轻考生的记忆理解压力，帮助考生知其然更知其所以然。

(4) 真题答案与时俱进。专利代理师资格考试所涉及的专利法和相关的法律都处在修订的高峰期中，如2008年第三次修改后的《专利法》、2012年的《中华人民共和国民事诉讼法》（以下简称《民事诉讼法》）、2013年第三次修改后的《中华人民共和国商标法》（以下简称《商标法》）、2014年的《中华人民共和国行政诉讼法》（以下简称《行政诉讼法》）以及2017年通过的《中华人民共和国民法总则》（以下简称《民法总则》）、2018年的《中华人民共和国反不正当竞争法》（以下简称《反不正当竞争法》）、2019年的《专利代理条例》《专利代理管理办法》《商标法》和《反不正当竞争法》等。本书并不拘泥于历年真题的标准答案，而是根据最新法条对答案进行了适应性的调整。尤其在“专利法律知识”部分的历年真题中，那些考察现有技术、抵触申请的题目，都给出了明确的时间。如果根据题中的时间，考虑到新法生效的日期，这些真题应该适用旧法。不过为了便于考生复习应试，本书一律适用最新法条。另外，根据作者介绍，这套教材在今后的修订中，也会遵循“与时俱进”这一惯例，根据法律的变化，随时对真题答案进行再次调整。

相信本书能够有效地帮助考生进行复习，也衷心祝愿广大考生能够顺利通过考试。
是为序。

刘国伟

北京律和信知识产权代理事务所 高级顾问

2019年5月

前 言

一、书籍修订部分

时光如白驹过隙，转眼间我的“应试宝典/通关秘笈”系列专利代理师考试用书已经是第8次与各位考生见面。按照惯例，今年新版用2018年真题替换了以前的部分真题，并根据法律法规的变化，对相关真题的答案进行调整。

今年法律方面最大的变化就是1991年制定的《专利代理条例》在27年之后终于完成首次修订，《专利代理管理办法》也已经完成修订。“专利代理人”改名为“专利代理师”，和教师、工程师、律师、技师、厨师等都一样都被称之为“师”。由于专利代理师取消执业证，故拥有律师证的专利代理师恐怕不能再称呼为“双证”，改为“双师”可能更为合理。除此之外，主要的变化包括：报考专利代理师不再需要2年的工作经验，设立合伙制专利代理机构需要的合伙人从3名降低到2名，有限公司制专利代理机构的股东中，允许其中20%的股东（非法定代表人）不具有2年的专利代理执业经验，简化设立专利代理机构的程序和材料要求，取消专利代理师入行和成为股东或合伙人的年龄限制，取消限制专利代理师和股东或合伙人自由流动的期限限制。

此外，最高人民法院公布的《关于知识产权法庭若干问题的规定》，对技术类知识产权案件的二审实行“飞跃上诉”。在民事领域，发明、实用新型（不包括外观设计）、植物新品种、集成电路布图设计、技术秘密、计算机软件、垄断等案件的二审直接由最高人民法院受理。在行政领域，对三类专利（发明、实用新型和外观设计），植物新品种，集成电路布图设计授权确权案件的二审也直接由最高人民法院受理。

最后，《商标法》《反不正当竞争法》和《技术进出口管理条例》也进行了部分修改。《商标法》在代理机构的行为规范、异议程序、无效程序和对代理机构的法律规制中，对不以使用为目的的商标申请进行全面遏制；恶意侵犯商标专用权的侵权赔偿数额计算倍数提高到1倍以上、5倍以下，法定赔偿数额上限从300万元提高到500万元；增加销毁假冒商标商品及其制作材料、工具的规定，并规定假冒商标商品不得在仅去除假冒注册商标后进入商业渠道。《反不正当竞争法》中，侵犯商业秘密的行为增加电子侵入、违反保密义务和帮助教唆他人违反保密义务；侵犯商业秘密的主体增加经营者以外的其他自然人、法人和其他社会组织；恶意侵犯商业秘密的侵权赔偿数额计算倍数提高到1倍以上、5倍以下，法定

赔偿数额上限从300万元提高到500万元；侵犯商业秘密的行政责任增加没收违法所得，罚款上限分别从50万元（一般情节）和300万元（情节严重的）提高到100万元和500万元，增加侵犯商业秘密案件中适用举证责任倒置的情形。《技术进出口条例》删除由技术转让方承担侵权责任、对改进技术成果归属以及关于技术进口合同限制性条款的规定。

二、去年考试新情况

从2006年专利代理人考试进行改革后，10多年来的考试已经基本形成了固有的“套路”。不过，2018年试卷出现了一些新情况，难度大幅度提升。从客观指标上看，考试难度与各科目分值的稳定性、试卷字数、案例题和法条题各自数量、考察知识点数量、生僻知识点数量、正向考察（选出正确答案）和反向考察（选出错误答案）题目数量、争议题目数量等相关。在2018年试卷中，前述各项指标大部分都有不同程度的增长，层层累加后导致试卷难度大幅度提升。这是否意味着考试出现了新的趋势，还是一次偶然的插曲，还需进一步观察。

2018年的专利法试卷具有以下特点：（1）各章节的分值与往年一样震荡明显，与2017年相比，“授予专利的实质性条件”从20题降为14题，“对专利申请文件的要求”从12题降低到5题，“专利权的实施与保护”，从7题陡升到24题，“专利合作条约及其他与专利相关的国际条约”从11题“腰斩”为5题；（2）试卷字数飞速上涨，从2017年的1.61万字陡升至2.42万字；（3）案例题数量略有增长，从49题提高到58题；（4）知识点数量从153个提高到178个；（5）生僻知识点略有增长，从38个提高到46个；（6）反向考察题大幅增加，从4题增加到27题；（7）争议题目数量增加，有5道题目的参考答案值得商榷，也给考生带来了困扰。^①

2018年的相关法试卷特点如下：（1）各部门法各自的分值依旧保持稳定，其中民法总则12分，合同法14分，民事诉讼法14分，行政复议法8分，行政诉讼法12分，著作权法13分，商标法15分；（2）试卷总字数逐步上升，从2017年的1.50万字提高到1.56万字；（3）案例题数量增长明显，从2017年的34题增加到44题；（4）知识点数量逐年回升，从2017年的166个增加到183个；（5）生僻知识点大幅度增加，2017年试卷的知识点中，有25个知识点在前10年中未考察过，而2018年试卷中前10年未考察过的知识点有58个；（6）争议题目数量增加，有3道真题的答案值得商榷。^②

三、复习应试策略

本书按照惯例对历年的真题进行了筛选，每个章节中的真题数量大致和该章节历年考试的题量平均值相符。不过，考虑到“专利法律知识”中各章节历年的题量并不稳定，故不建议考生将“专利法律知识”中各章节的题量作为分配复习时间的参考标准。与之相反，

^① 姑苏慕容：“2018年专代考试专利法难度提高169%？”，“知产力”微信公众号，2018年11月30日。

^② 姑苏慕容：“2018年专代考试相关法难度提高59.9%！——大数据视角下的试卷难度量化分析”，“知产力”微信公众号，2018年11月13日。

将知识点的考察频率来作为分配复习时间的依据更为可靠。

在本书中，一个“☆”表示该知识点在2009—2018年期间考察过一次，“★”则表示考察过两次，以十次为上限。需要注意，本书中的真题选择范围是2006—2018年，而星号的统计范围则是2009—2018年，故有时会出现双方不相对应的情况，比如有些知识点在前面虽然没有星号，但下面却出现了相应的考题。

另外，本书一贯强调理解优于记忆，在每道真题的解题思路部分，对相关法条进行了比较通俗化的阐释，帮助考生理解背后的法律，达到知其然更知其所以然的目的。

如果考生发现本书中有遗漏甚至谬误之处，欢迎向笔者发送邮件批评指正，邮箱地址为hawk019@sina.com。如有指教，本人感激不尽。

祝广大考生都能发挥出自己的水平，顺利通过考试。

杨敏锋

2019年4月

目 录

第一章 专利制度概论	1
第一节 专利基础知识	1
一、专利制度概要	1
二、中国专利制度	2
第二节 申请专利的权利和专利权的归属	7
一、相关概念	7
二、权利的归属	11
第三节 专利代理制度	17
一、专利代理	17
二、专利代理师	17
三、专利代理机构	22
四、专利代理监管	29
五、专利代理违法行为的处理	31
六、专利代理行业组织	33
第二章 授予专利权的实质条件	34
第一节 专利保护的主体和主题	34
一、三种专利的保护对象	34
二、不授予专利权的主题	40
第二节 发明和实用新型专利申请的授权条件	53
一、现有技术	53
二、新颖性	58
三、创造性	79
四、实用性	92
第三节 外观设计专利申请的授权条件	97

一、相关概念	97
二、外观设计专利申请的授权条件	98
第三章 对专利申请文件要求	107
第一节 发明和实用新型专利申请文件	107
一、请求书	107
二、权利要求书	113
三、说明书及说明书附图	128
四、说明书摘要及摘要附图	139
五、申请文件的书写规则及附图绘制要求	141
六、对于涉及生物材料申请的特殊要求	143
七、对涉及遗传资源申请的特殊要求	147
第二节 外观设计专利申请文件	148
一、请求书	149
二、图片或照片	150
三、简要说明	154
第三节 单一性要求	156
一、发明和实用新型专利申请的单一性	156
二、外观设计专利申请的单一性	168
第四章 申请获得专利权的程序及手续	171
第一节 基本概念	171
一、申请日	171
二、优先权	174
三、申请号	180
四、期限	182
五、费用	186
第二节 专利的申请及审查流程	194
一、专利的申请及受理	194
二、保密申请与向外申请请求的审查	212
三、发明专利申请的初步审查程序	217
四、发明专利申请的实质审查程序	220

五、实用新型专利申请的初步审查	232
六、外观设计专利申请的初步审查	234
七、答复和修改	236
八、分案申请	259
九、专利权的授予及授权后的程序	265
十、其他手续	273
十一、国家知识产权局的行政复议	295
第五章 专利申请的复审与专利权的无效宣告	300
第一节 概要	300
一、专利复审委员会	300
二、审查原则	300
三、合议审查	303
四、独任审查	303
五、回避制度	303
六、审查决定	305
七、更正及驳回请求	305
第二节 专利申请的复审	307
一、复审程序的性质	307
二、复审请求的形式审查	307
三、复审请求的前置审查	313
四、复审请求的合议审查	314
五、复审决定	318
六、复审程序的中止	319
七、复审程序的终止	319
第三节 专利权的无效宣告请求	321
一、无效宣告请求的性质	321
二、无效宣告请求应当遵循的其他审查原则	322
三、无效宣告请求的形式审查	324
四、无效宣告请求的合议审查	331
五、无效宣告请求程序的中止	340

六、无效宣告请求审查决定	340
七、无效宣告程序的终止	342
第四节 口头审理	344
一、口头审理的性质	344
二、口头审理的确定	344
三、口头审理的通知	345
四、口头审理的准备	347
五、口头审理的中止	348
六、口头审理的终止	349
七、口头审理的其他事项	349
第五节 无效宣告程序中有关证据问题的规定	352
一、无效宣告程序中有关证据问题的法律适用	352
二、当事人举证	352
三、专利复审委员会对证据的调查收集	354
四、证据的审核认定	354
五、其他	358
第六章 专利权的实施与保护	360
第一节 专利权	360
一、专利权人的权利	360
二、专利权的期限	372
第二节 专利侵权行为与救济方法	378
一、专利侵权行为	378
二、救济方法	397
三、侵犯专利权的法律责任	412
第三节 其他专利纠纷与违反专利法的行为	418
一、其他专利纠纷	418
二、假冒专利的行为	420
三、其他违反专利法的行为及其法律责任	426
第四节 专利的推广应用与专利实施的强制许可	426
一、专利的推广应用	426

二、专利实施的强制许可	427
第七章 专利合作条约及有关规定	439
第一节 专利合作条约	439
一、条约的基本知识	439
二、国际申请	440
三、国际检索	444
四、国际公布	449
五、国际初步审查	450
第二节 国际申请进入中国国家阶段的特殊要求	455
一、进入中国国家阶段的期限	455
二、进入中国国家阶段的手续	455
三、生物材料样品的保藏	461
四、涉及遗传资源的国际申请	461
五、优先权	462
六、国家公布	465
七、分案	466
八、中国国家阶段对国际阶段不予受理和视为撤回的复查	467
九、译文有误时专利权保护范围的确定	467
第三节 相关专利国际条约	468
一、国际承认用于专利程序的微生物保存布达佩斯条约	468
二、国际专利分类斯特拉斯堡协定	468
三、建立工业品外观设计国际分类洛迦诺协定	469
第八章 专利文献与专利分类	471
第一节 专利文献基本知识	471
一、专利文献概述	471
二、专利说明书类文献组成部分	471
三、专利说明书种类	472
四、专利文献著录项目及其代码	474
五、专利文献编号	474
六、中国专利文献	475

第二节 专利分类	478
一、发明和实用新型的国际专利分类(IPC)	478
二、外观设计的洛迦诺分类	479
第三节 专利信息检索	480
一、专利信息检索概述	480
二、专利信息检索种类	480
三、专利信息检索技术与方法	480
四、主要互联网专利信息检索系统	481
参考文献	482