

编著◎叶晓辉 沈凌
薛亚君 顾晓燕

知识产权 诠释与应用

编著者都有多年从事知识产权法律教学与科研的丰富经验，在深入研究知识产权法学、经济学、管理学理论的基础上，对全书内容进行了精心的设计，还特别运用了大量案例和日常生活中的实例对“知识产权”这个陌生而熟悉、晦涩而有趣的知识领域做了生动的阐述。本书可以使很少接触法学的理工专业背景读者能够通俗易懂地领悟其中的奥妙与乐趣，感受知识产权的神奇魅力。



知识产权出版社

ZHISHICHANQUAN QUANSHI YU YINGYONG

编著◎叶晓辉 沈 凌
薛亚君 顾晓燕

知识产权 诠释与应用

编著者都有多年从事知识产权法律教学与科研的丰富经验，在深入研究知识产权法、经济学、管理学理论的基础上，对全书内容进行了精心的设计，还特别运用了大量案例和日常生活中的实例对“知识产权”这个陌生而熟悉、晦涩而有趣的知识领域做了生动的阐述。本书可以使很少接触法学的理工专业背景读者能够通俗易懂地领悟其中的奥妙与乐趣，感受知识产权的神奇魅力。



知识产权出版社

责任编辑：纪萍萍

图书在版编目 (CIP) 数据

知识产权诠释与应用 / 叶晓辉等编著. —北京：
知识产权出版社，2010. 8
ISBN 978-7-5130-0172-4

I. ①知… II. ①叶… III. ①知识产权—研究 IV.
D913. 04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 173801 号

知识产权诠释与应用

叶晓辉 沈 凌 薛亚君 顾晓燕 编著

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：010-82000860 转 8101

责编电话：010-82000860-8130

印 刷：知识产权出版社电子制印中心

开 本：880mm×1230mm 1/32

版 次：2010 年 8 月第 1 版

字 数：350 千字

邮 编：100088

邮 箱：bjb@cnipr.com

传 真：010-82000860-8325

责编邮箱：jpp99@126.com

经 销：新华书店及相关销售网点

印 张：14.125

印 次：2010 年 8 月第 1 次印刷

定 价：38.00 元

ISBN 978-7-5130-0172-4/D · 1080 (3114)

版权所有 侵权必究

如有印装质量问题，本社负责调换。



序

我国加入世界贸易组织以来，逐渐面临着加入 WTO 和初见端倪的知识经济、新经济、经济全球化带来的多重机遇和多重挑战。近年来，党中央、国务院把知识产权工作摆在了更加突出的位置，知识产权成为党和国家领导人在不同场合频频提及的“关键词”。而许多学者也纷纷著书立说，这方面的研究成果也日渐丰富，但多数研究成果多停留在法学传统框架内。

《知识产权诠释与应用》与以往类似主题的著作有所不同，该书力图运用经济视角，从知识产权的创造、运用、管理和保护实务入手，突出知识产权法学理论与科技创新实践相结合的知识要点，引导读者树立知识产权的法治意识，了解知识产权最新战略与发展，更重要的是使其掌握知识产权创造与运用、管理与保护的实务，使知识产权真正成为生产力。该书主要特色如下：

(1) 学术研究与实务操作相结合

该书既对知识经济与知识产权战略进行了阐述，又注重知识产权运用与保护实务的分析，既介绍世界各国及国际组织关于知识产权战略与保护规则，更注重有关我国知识产权的申请、运用、保护的理论与实务的论述。

(2) 知识产权与经济理论相结合

传统知识产权法学局限于法学问题的研究，而经济学理论又很少涉及法学问题。专著将知识产权法学和经济学有机结合，运用法学理论建构知识经济，运用经济理论解析法学问题，从而打破传统研究范畴的局限。

(3) 趣味性 with 实用性相结合

该书就有关知识产权的创新与运行、管理与保护理论和实务的

内容，在每篇、节伊始都采用引例，以增强知识产权知识的趣味性；与此同时，在知识产权创新与运用、管理与保护方面配有大量的实例解析，以提高读者知识产权创新与运用、管理与保护的实战性能力，为学生及一般读者促进知识产权市场化运用与保护提供实际帮助，使之学以致用。

(4) 宏观战略与具体实务相结合

一方面，该书注重知识产权创造与运作、管理与保护的理论的阐述，为知识产权市场化提供理论基础；另一方面，又为具体知识产权取得、知识产权的运营、知识产权的法律保护等实务提供切实可行的操作指南，使其达到学以致用的效果。

《知识产权诠释与应用》编著者都有多年从事知识产权法的教学与科研的经验，在深入研究知识产权法学、经济学、管理学理论的基础上，对内容进行了精心的选择和设计，特别是运用了大量案例和日常生活中的实例，对“知识产权”这个陌生而熟悉、晦涩而有趣的知识领域做了生动的阐述。它完全可以使很少接触法学的理工科学生能够易于领悟其奥秘与乐趣，感受知识产权的神奇魅力。

冯年华于金陵

合群书局编委 2010年夏

前 言

当今是知识经济时代,这个时代市场竞争的本质恰如温总理所说:“世界未来的竞争,就是知识产权的竞争”。知识产权促进知识经济形成与发展的作用越来越突出,各国知识产权战略日益受到重视。

本书是根据近年来知识产权领域的最新发展,总结多年的教学与科研实践经验,充分吸取国内外有关知识产权科研成果后编著而成,突出知识性、趣味性、实用性,具有较高的学术性和广泛的应用价值。

全书以经济、法律的视角,注重阐述知识产权在实践中创造、管理、运用与保护的重要性与实用性,打破将专利法、著作权法、商标法等单独成章的传统体例,依知识产权实际应用的需要设计篇章,采用案例引导学生及一般读者学习,使枯燥难懂的法条、科技、学术的术语具有趣味性、生动性、应用性。

本书力图使具有科技背景的读者更好理解知识产权法律规范,学会在实际工作中能熟练的运用知识产权法律和经济与管理的知识解决实际问题,同时提高处理各种知识产权纠纷的基本能力。

本书主要作为理工类高校及知识产权专业本科生的教材与学术研究参考,也可作为科技人员及信息、经济工作者、知识产权法律工作者、科技企事业知识产权方面的培训教材及学术研究参考。

本书由叶晓辉负责整体构思、体例安排及全书结构和内容的调整与审定。各章撰写分工如下:叶晓辉编写第二、四章,沈凌编写第六、七、八章,薛亚军编写第三、五章,顾晓燕编写第一章。

本书在编写过程中,参考引用了法学、区域经济学以及相邻学科的一些研究成果,限于篇幅,未能列出所参考的全部文献,谨向

有关专家、学者表示歉意。同时借鉴了许多国内外专家学者的观点，引用典型案例并参考了相关论文及专著和网站资料，在此表示真诚感谢。由于编者水平有限，请各位专家、学者、读者对本书不足之处提出批评和指正。

金陵科技学院冯年华副校长对本书出版非常关注与支持，并在百忙之中专门为本书作序，知识产权出版社的纪萍萍编辑为本书的出版付出了艰辛劳动，在此表示衷心感谢。

编者

2010年7月

目 录

第一章 知识经济与知识产权	(1)
第一节 知识经济与知识产权概述	(1)
一、知识经济概述	(3)
二、知识产权概述	(8)
三、知识经济与知识产权战略	(14)
第二节 世界知识经济与知识产权制度的建立与发展	(19)
一、世界知识经济与知识产权战略制度发展概况	(20)
二、主要西方国家的知识产权战略实施概况	(21)
三、主要西方国家的知识产权战略实施典型案例	(26)
第三节 WTO与知识产权	(28)
一、WTO的产生与WTO组织制度	(29)
二、WTO的法律框架	(32)
三、WTO与中国的知识产权	(37)
四、WTO知识产权保护规则运用典型案例分析	(40)
第四节 知识经济的发展与知识产权的保护	(46)
一、我国知识产权事业发展的现状	(47)
二、知识产权法律制度对知识经济的作用	(48)
三、知识经济的发展与知识产权保护的典型实例	(50)
第二章 知识产权与知识产权法	(58)
第一节 知识产权法的概述	(58)
一、知识产权法的概念	(58)
二、我国知识产权法的性质与特点	(59)
三、知识产权法与民法的关系	(60)

四、知识产权法的作用	(61)
第二节 知识产权法在我国法律体系中的地位	(65)
一、我国知识产权法律制度的法律渊源	(65)
二、我国知识产权法律体系	(66)
三、知识产权法的地位	(67)
第三节 知识产权法律关系	(68)
(1) 一、知识产权法律关系概述	(68)
(1) 二、知识产权法律关系主体	(70)
(3) 三、知识产权法律关系客体	(70)
(8)	
第三章 知识产权与企业核心竞争力	(76)
(10) 第一节 企业自主创新与专利制度	(76)
(09) 一、专利制度概述	(78)
(15) 二、专利权的客体	(84)
(29) 三、授予专利权的实质性条件	(88)
(85) 四、专利申请	(92)
(29) 五、专利权及其限制	(104)
(58) 六、专利权期限、终止、复审和无效宣告	(107)
(37) 七、企业自主创新与专利制度	(109)
(10) 第二节 企业自主创新与商标制度	(111)
(61) 一、商标与商标法	(112)
(17) 二、商标的注册、商标权的内容、期限、终止	(117)
(18) 三、驰名商标的特殊保护	(125)
(29) 四、企业自主创新与商标法律制度	(128)
第三节 企业自主创新与商业秘密	(129)
(83) 商业秘密概述	(130)
(33)	
第四章 知识产权与科技创新	(139)
(2) 第一节 科技创新与知识产权	(139)
(00) 一、科技创新的概念与特点	(140)

二、知识产权与科技创新的关系·····	(141)
三、科技创新与知识产权制度·····	(143)
第二节 计算机软件与知识产权·····	(144)
一、计算机软件概述·····	(149)
二、计算机软件的法律特征·····	(151)
三、计算机软件法律保护的条件·····	(153)
四、计算机软件著作权的法律适用·····	(153)
五、计算机软件著作权的法律适用·····	(155)
六、计算机软件商标权的法律适用·····	(158)
第三节 植物新品种与知识产权·····	(159)
一、植物新品种的概述·····	(160)
二、植物新品种知识产权保护对象的范围及认定 标准·····	(161)
三、植物新品种的法律适用·····	(163)
第四节 集成电路布图设计权·····	(163)
一、集成电路布图设计概述·····	(164)
二、集成电路布图设计权的保护对象及专有权·····	(165)
三、集成电路布图设计权的法律适用·····	(166)
第五章 网络、文化与知识产权 ·····	(175)
第一节 我国著作权取得制度·····	(175)
一、著作权的概念与特点·····	(175)
二、著作权与相关权利的区别·····	(178)
第二节 著作权取得的期限和程序·····	(179)
一、我国著作权取得方式与保护期限·····	(180)
二、我国著作权的取得程序·····	(181)
第三节 网络、文化与知识产权法律适用·····	(184)
一、网络、文化中的知识产权种类·····	(184)
二、网络、文化中的著作权的法律适用·····	(186)
三、网络中的商标权的法律适用·····	(187)

(141) 四、网络域名及其他知识产权法律适用·····	(190)
第六章 知识产权归属、管理与运用 ····· (196)	
(142) 第一节 知识产权的归属·····	(196)
(151) 一、专利权的归属·····	(198)
(152) 二、著作权的归属·····	(203)
(153) 三、商标权的权利归属·····	(207)
(154) 第二节 知识产权的管理·····	(207)
(155) 一、知识产权管理概述·····	(209)
(156) 二、知识产权管理的体系·····	(213)
(157) 三、专利管理·····	(215)
(158) 四、著作权管理·····	(229)
(159) 五、商标权管理·····	(230)
(160) 六、商业秘密管理制度·····	(233)
(161) 第三节 知识产权的运用·····	(234)
(162) 一、知识产权融资·····	(234)
(163) 二、知识产权投资·····	(237)
(164) 三、知识产权许可·····	(238)
(165) 四、知识产权转让·····	(241)
第七章 知识产权的法律保护 ····· (249)	
(172) 第一节 侵犯知识产权的行为·····	(249)
(173) 一、侵犯知识产权行为的概念及特征·····	(250)
(174) 二、侵犯专利权的行为·····	(252)
(175) 三、侵犯著作权的行为·····	(256)
(176) 四、侵犯商标权的行为·····	(259)
(177) 五、侵犯其他知识产权的行为·····	(262)
(178) 第二节 知识产权行政保护·····	(267)
(180) 一、知识产权行政保护机构·····	(268)
(182) 二、知识产权行政保护机构的权力·····	(268)

(208) 三、侵犯知识产权的行政责任·····	(271)
(209) 第三节 知识产权的司法保护·····	(272)
(210) 一、知识产权诉讼程序的启动·····	(272)
(211) 二、侵犯知识产权的民事责任·····	(274)
(212) 三、侵犯知识产权的刑事责任·····	(276)
(213) 第四节 知识产权的纠纷解决途径·····	(278)
(214) 一、知识产权纠纷的概念·····	(279)
(215) 二、知识产权纠纷解决的途径·····	(281)
(216) 三、知识产权纠纷解决的其他途径·····	(281)
(217)	
第八章 国际知识产权战略与保护·····	(285)
(218) 第一节 知识产权的国际组织·····	(285)
(219) 一、世界知识产权组织·····	(286)
(220) 二、联合国粮农组织·····	(286)
(221) 三、世界贸易组织·····	(288)
(222) 第二节 知识产权国际条约介绍·····	(290)
(223) 一、保护工业产权巴黎公约·····	(291)
(224) 二、专利合作条约·····	(292)
(225) 三、保护文学和艺术作品伯尔尼公约·····	(292)
(226) 四、世界知识产权组织版权条约·····	(294)
(227) 五、世界知识产权组织表演和录音制品条约·····	(295)
(228) 六、与贸易有关的知识产权协议·····	(296)
(229) 第三节 知识产权国际保护的基本准则·····	(298)
(230) 一、国民待遇原则·····	(299)
(231) 二、最低保护标准原则·····	(300)
(232) 三、公共利益原则·····	(301)
(233) 四、透明度原则·····	(303)
(234) 五、独立保护原则·····	(304)
(235) 六、优先权原则·····	(306)
(236) 七、自动保护原则·····	(307)

(317) 第四节 国际知识产权纠纷·····	(308)
(318) 一、国际知识产权纠纷的概念·····	(309)
(319) 二、与贸易有关的知识产权协议下的纠纷处理	
(320) 实务·····	(309)
(321) 三、美国贸易法特别“301条款”的处理实务·····	(315)
(322) 四、美国“337条款”处理实务·····	(321)
(323)	
附录一 中国内地主要的知识产权法律、法规和行政规章	
(324)	(326)
(325) 中华人民共和国商标法·····	(326)
(326) 中华人民共和国商标法实施条例·····	(336)
(327) 中华人民共和国专利法·····	(346)
(328) 中华人民共和国专利法实施细则·····	(356)
(329) 中华人民共和国著作权法·····	(383)
(330) 中华人民共和国著作权法实施条例·····	(396)
(331) 中华人民共和国计算机软件保护条例·····	(401)
(332) 实施国际著作权条约的规定·····	(407)
(333) 中华人民共和国反不正当竞争法·····	(409)
(334) 中华人民共和国知识产权海关保护条例·····	(414)
(335) 中华人民共和国植物新品种保护条例·····	(419)
(336) 中华人民共和国集成电路布图设计保护条例·····	(426)
(337)	
附录二 我国参加的知识产权国际公约·····	(432)
(338)	
附录三 本书推荐参考书·····	(434)
(339)	
(340)	
(341)	
(342)	
(343)	

第一章 知识经济与知识产权

■ 本章导读

通过本章的研习,熟悉知识经济和知识产权的概念,了解国家知识产权战略、企业知识产权战略,地方知识产权战略,了解主要西方国家的知识产权战略实施概况,掌握 WTO 中与贸易有关的知识产权协议,熟知知识经济与知识产权保护的关系。

■ 关键术语

知识经济 知识产权 知识产权战略 WTO TRIPs

第一节 知识经济与知识产权概述

■ 引例

在知识经济时代,世界知识和技术密集型产业迅猛发展,据联合国有关资料统计,20世纪60年代中期全世界年技术贸易总额为25亿美元,70年代中期为120亿美元,80年代中期达500亿美元,平均每五年翻一番。在全世界技术贸易总额中,发达国家的技术贸易总额占80%。^①美国的技术贸易一直领先于他国,其创新能力居世界前列,在电子工程、网络技术、生物技术等知识和技术密集型产业具有明显优势,知识产权授权数量在国际上独占鳌头。美国知识产权对国内生产总值和经济增长的贡献巨大,以美国版权为例,美国版权对美国经济增长的贡献率超过了1/4,对GDP的贡献率超过了1/10,以专利合作条约(PCT)途径提交的国际专利

^① 曹宪忠,王德素.国际技术贸易实务[M].北京:法律出版社,1989:10.

申请,2009年美国提交了4.5790万件,位居全球首位。中国位居全球第5位^①。

为了保护其本国的知识产权,1988年,美国修改其综合贸易法,增加在贸易中加强知识产权保护的所谓“特殊301条款”。依据该条款之规定,美国政府对于不能有效保护美国知识产权的国家和地区,可发起知识产权调查,并采取相应的制裁措施(贸易报复)。进入90年代以来,美国政府依据“特殊301条款”,先后向包括中国在内的一些发展中国家频频发起知识产权攻势,进行“特殊301调查”谈判。先后于1992年1月、1995年2月和1996年6月同中国达成《知识产权保护谅解备忘录》和《知识产权协议》,三场一触即发的中美贸易恶战总算得以避免。乌拉圭回合知识产权谈判,也是由美国首倡提议的。近年来,美国正从惯用的301条款,“337条款”的双边甚至单边措施,转向寻求世界贸易组织争端解决机制这种多边手段。

美国之所以通过国内立法和国际事务的活动乃至对他国内政的干预,不断增强其知识产权保护力度,正是缘于其知识经济的兴起。众所周知,比尔·盖茨的微软公司取得今天钢铁大王、汽车大王难以比拟的收益,并不是凭借其拥有多少有形资源和雄厚的资本,而是凭借其拥有的智力成果。然而,这一切则是以强有力的知识产权法律制度为前提条件的。若无相应的版权制度,若版权保护的内容仍仅限于传统版权法意义上的文学艺术作品,则微软公司凭借其计算机操作系统(软件)而占有如此巨大的市场份额并获得巨额收益,则完全是不可能的。知识经济作为一种知识商品化、资本化的新经济形态,在法律上使其真正实现商品化和资本化的,正是知识产权法律制度。在知识经济的社会运行中,知识产权法律制度所起的作用任何其他事物所不可替代的^②。

① 赵建国. 知识产权: 一个绕不开的中美话题 [N]. 中国知识产权报, 2010-05-26.

② 郭庆存. 知识产权法 [M]. 上海: 上海人民出版社, 2002: 12.

一、知识经济概述

(一) 知识经济的概念

知识经济 (Knowledge Economy), 通俗地说就是“以知识为基础的经济” (The Knowledge-based Economy)。知识经济时代, 经济的增长以智力资源、无形资产为第一要素, 而工业经济和农业经济时代, 经济的增长以物质为基础, 以能源、原材料和劳动力为第一要素。知识经济是工业经济高度发达时代的产物, 是人类生产力、科技发展的必然产物, 知识经济是人与自然高度协调的可持续发展的经济。在当今物资资源短缺、能源枯竭、环境污染、生态破坏的严重形势下, 知识经济以知识和信息的生产、分配、传播和使用为基础, 以知识产品生产为核心, 以知识资本和人才投入为动力, 以科技进步与创新为灵魂, 以高技术产业为支柱, 产生和释放出巨大的生产力。在知识经济时代, 知识将摆脱资本的控制, 成为社会最主要的财富。知识经济的规模和质量将决定一个国家在国际竞争中的地位。

早在 1912 年, 熊彼特提出了技术创新概念, 认为资本主义发展的根本原因不是资本和劳动力而是创新, 创新的关键就是知识和技术的生产、传播和使用。创新是经济增长的主要动力, 知识创造与创新活动是产生技术进步的原因, 是经济增长的源泉。

1955 年刘易斯在《经济增长理论》一书中提出努力节约, 知识积累和资本积累是促使经济增长的近因。

1962 年费里茨·马克卢普在其《美国的知识生产和分配》一书中, 通过对知识产业占国民生产总值中的比例进行估算, 详细分析和论证了知识和信息在经济发展中的作用, 并提出了“知识产业”的概念。

1973 年, 美国社会学家丹尼尔·贝尔出版了“后工业社会”的代表作《后工业社会的来临: 对社会预测的一项探索》, 认为后工业社会是以知识为核心的社会, 知识的积累和传播是社会经济发展的直接力量。

1982年,美国未来学家奈斯比特在《大趋势——改变我们生活的十个新趋向》一书中指出:知识是我们经济社会的驱动力。

1985年,日本学者娇屋太一提出以“知识价值社会”取代“后工业社会的设想”。

1986年,保罗·罗默在其《递增收益与长期增长》一文中提出了“新经济增长理论”,他认为在经济领域,以资源为基础的那一部分属于收益递减,而以知识为基础的那一部分则主要属于收益递增,他把知识积累看作经济增长的一个内生的独立因素,认为知识积累是现代经济增长的源泉。新经济增长理论的提出,标志着知识经济的雏形初步形成。

90年代初,美国信息探索研究所在其出版的《知识经济:21世纪信息时代的本质》中指出:“信息与知识正在取代资本和能源而成为能创造财富的要素,正如资本和能源在200年前取代土地和劳动力一样。”

1994年,C.温斯洛和W.布拉马合著的《未来工作:在知识经济中把知识投入生产》一书中使用了“知识经济”的概念,而且对这一概念的内涵外延作了较系统的论述,并揭示了知识经济的属性。

1994年7月,经济合作与发展组织(Organisation for Economic Co-operation and Development,简称OECD)在哥本哈根召开了“在以知识为基础的经济中的就业与增长”的学术会议。

1995年,法国的福雷和丹麦的伦德瓦尔发表了《以知识为基础的经济:从知识经济学到学习经济》的论文。

1996年,OECD发布了一系列正式报告,在国际组织文件中首次正式使用了“知识经济”这个新概念。在《以知识为基础的经济》的报告中,明确了知识经济的内涵和外延、知识经济的功能和特性。

1997年,由世界银行和加拿大政府主办的全球知识大会在多伦多隆重举行,这次大会进一步使“知识经济”的概念深入人心。同年,澳大利亚出版了《澳大利亚与知识经济——对科技促进经济