1.【知识点】知识产权的性质

1.知识产权是一种民事权利

知识产权是一种新型的民事权利，是一种法定权利，其类型、内容均由法律设定，不能通过合同约定，是一种有别于财产所有权的无形财产权。知识产权的产生、行使和保护，适用民法的基本原则和基本制度，以及反映自身特点的具体规则。《与贸易有关的知识产权协定》（以下简称《TRIPs 协定》）在其序言中强调有效保护知识产权的必要性时，要求各缔约方确认知识产权是一项“私权”。

2.知识产权客体具有非物质性

（1）不发生有形控制的占有。由于知识产品不具有物质形态，不占有一定的空间，人们对它的占有不是一种实在而具体的占据，而是表现为对某种知识、经验的认识与感受。知识产品虽具有非物质性特征，但它总要通过一定的客观形式表现出来，作为其表现形式的物化载体所对应的是物权而不是知识产权。

（2）不发生有形损耗的使用。知识产品的公开性是知识产权产生的前提条件。由于知识产品必须向社会公示、公布，人们从中得到有关知识即可使用，而且在一定时空条件下，可以被若干主体共同使用。上述使用不会像有形物使用那样发生损耗，如果无权使用人擅自利用了他人的知识产品，也无法适用恢复原状的民事责任形式处罚。

（3）不发生消灭知识产品的事实处分与有形交付的法律处分。知识产品不可能出现因实物形态消费而导致其本身消灭的情形，它的存在仅会因期间（即法

定保护期）届满产生专有财产与社会公共财富的区别。同时，有形交付与法律处分并无联系，换言之，非权利人有可能不通过法律途径去“处分”属于他人而自己并未实际“占有”的知识产品。

2【知识点】知识产权的特征

1.专有性

知识产权的专有性（又称排他性）有其独特的法律表现：①知识产权为权利人所独占，没有法律规定或未经权利人许可，任何人不得使用权利人的知识产品；②对同一项知识产品，不允许有两个或两个以上同一属性的知产权并存。

2.地域性

知识产权作为一种专有权在空间上的效力并不是无限的，而是要受到地域的限制，其效力只限于本国境内。知识产权的这一特点有别于有形财产权。

3.时间性

知识产权不是没有时间限制的永恒权利。绝大多数类型的知识产权仅在法律规定的期限内受到保护，一旦超过法律规定的有效期限，这一权利就自行消灭，相关知识产品即成为整个社会的共同财富，为全人类所共同使用。这一特点是知识产权与有形物权的区别之一。

3【知识点】知识产权的保护

（一）知识产权的保护模式

我国知识产权保护模式为“双轨制”，即知识产权侵权纠纷发生后，权利人既可请求有关行政主管机关处理，也可直接向有管辖权的人民法院起诉。

（二）知识产权的保护范围

对于物权所有权来说，其客体为有形的动产或不动产，该类客体本身的物理边界即构成权利的保护范围，法律保护所有权人对其有形财产进行占有、使用、收益和处分的权能，无须作出特殊规定。

作为知识产权客体的知识产品则是一种无形财产，它的保护范围无法依其本身来确定，而要求法律给予特别的规定。在保护范围内，权利人对自己的知识产品可以行使各种权利，超出这个范围，权利人的权利失去效力，不得排斥他人的使用。

（三）侵犯知识产权的行为

侵犯知识产权的行为主要包括以下六个方面：①未经授权，在生产、经营、广告、宣传、表演和其他活动中使用相同或者近似的商标、特殊标志、地理标志、专利、作品和其他创作成果；②伪造、擅自制造相同或者近似的商标标识、特殊标志、地理标志，或者销售伪造、擅自制造的商标标识、特殊标志；③变相利用相同或者近似的商标、特殊标志、地理标志、专利、作品和其他创作成果；④未经授权，在企业、社会团体、事业单位、民办非企业单位登记注册名称和网站、域名、地名、建筑物、构筑物、场所等名称中使用相同或者近似的商标、特殊标志、地理标志、专利、作品和其他创作成果；⑤为侵权行为提供场所、仓储、运输、邮寄、隐匿等便利条件；⑥违反国家有关法律、法规规定的其他侵权行为等。

（四）侵犯知识产权行为的法律救济

法律对于知识产权的保护是多层次、多角度的，我国相关法律为权利人提供了以下三种侵权救济措施：民事救济措施、行政救济措施和刑事救济措施。

4.【知识点】知识产权的转让与许可

（一）知识产权转让

现代产权制度是社会主义市场经济体制的基石,归属清晰、权责明确、保护严格、流转顺畅是现代产权制度的基本特征。知识产权转让是知识产权进行流转交易的重要运用形式。

（二）知识产权许可

知识产权许可是指以订立知识产权许可合同的方式，许可被许可人在一定期限、一定地区、以一定方式使用或实施其知识产权，并由被许可人支付许可费的一种许可贸易。知识产权许

可仅仅转让知识产权的使用权，并不转让知识产权的所有权。

1.知识产权普通许可

知识产权普通许可也称为知识产权非独占性许可，是最常见的知识产权许可方式。知识产权普通许可是指通过签订普通许可合同的方式，在允许被许可人使用或实施其知识产权的同时，许可人仍然保留在该地域内使用或实施其知识产权的权利，同时许可人也可以在未经被许可人同意的情况下将其知识产权的使用权再授予被许可人之外的第三人。

2.知识产权独占许可

知识产权独占许可是指通过签订知识产权独占许可合同的方式，许可人许可被许可人在一定条件下，并且在合同约定的时间和地域范围内，独占使用或实施其知识产权。许可人不得将其知识产权的使用权再授予被许可人之外的第三人，许可人本人也不得自行使用或实施其知识产权。

3.知识产权排他许可

知识产权排他许可是指通过签订知识产权排他许可合同的方式，许可人许可被许可人在一定条件下，并且在合同约定的时间和地域范围内，排他使用或实施其知识产权。许可人不得将其知识产权的使用权再授予被许可人之外的第三人，但是许可人本人可以自行使用或实施其知识产权。

5.【知识点】知识产权国际保护制度的成因、主要原则

一、知识产权国际保护制度的成因

（1）国际经济贸易的发展与知识产权地域性限制的克服。

（2）知识产权保护的国际协调与国内法单独体系的改变。

二、知识产权国际保护制度的主要原则

一般认为，知识产权国际保护制度的基本原则应包括国民待遇原则、最低保护标准原则和公共利益原则。

（—）国民待遇原则

国民待遇原则是众多知识产权公约所确认的首要原则。其基本含义是指在知识产权保护方面，各缔约国（成员方）之间相互给予平等待遇，使缔约国国民与本国国民享受同等待遇。

国民待遇原则与最惠国待遇原则都是针对外国人知识产权保护所设定的规则，但两者有所不

同。前者意在给予外国人与本国人以同等待遇，解决的是“内外有别”的不平等待遇问题；后者意在给予其他外国人与特定外国人以同等待遇，解决的是“外外有别”的歧视性待遇问题。

（二）最低保护标准原则

最低保护标准原则是指各缔约国依据本国法对某条约缔约国国民的知识产权保护不能低于该条约规定的最低标准，这些标准包括权利保护对象、权利取得方式、权利内容及限制、权利保护期间等。

（三）公共利益原则

公共利益原则是指知识产权的保护和权利行使不得违反社会公共利益，应保持公共利益和权利人利益之间的平衡。公共利益原则既是一国知识产权制度的价值目标，也是知识产权国际保护制度的基本准则。

6.【知识点】权利要求书

1.类型：

产品权利要求

方法权利要求

2.独立权利要求与从属权利要求：

按保护范围之间的关系

独立权利要求——从整体上反映发明或者实用新型的技术方案，记载解决技术问题的必要技术特征。

从属权利要求——用附加的技术特征，对引用的权利要求作进一步限定。保护范围小于其所从属的独立权利要求。

3.权利要求的固有要求：能够清楚地限定专利保护范围是权利要求的固有要求。

4.权利要求不清楚的因素：

（1）主题名称未清楚表达要求保护的客体类型

（2）术语不清楚

（3）从属关系不清楚

（4）范围指向不清楚

5.权利要求以说明书为依据：权利要求所限定的专利保护范围的大小应当与说明书所公开的发明创造相互匹配（权利要求应当得到说明书的支持）。

6.权利要求概括不当：

（1）概括了不能解决所要解决的技术问题。

（2）概括了无法预测其能够解决发明要解决的技术问题的方案。

（3）形式支持。

（4）功能性限定。

（5）缺少必要技术特征。

7【知识点】说明书

1.构成：

（1）发明或实用新型名称

（2）技术领域

（3）背景技术

（4）所要解决的技术问题

（5）技术方案

（6）有益效果

（7）附图说明

（8）具体实施方式

2.说明书的清楚、完整：

应当对发明或者实用新型作出清楚、完整的说明，以所属技术领域的技术人员能够实现为准。

注意点：第一，判断的核心是针对“发明或者实用新型。

第二，“清楚、完整”与“能够实现”是相互关联的整体要求。

3. 说明书附图：是说明书的一个组成部分。

8【知识点】三类专利保护客体

1.发明：对产品、方法或者其改进所提出的新的技术方案。

技术方案——对要解决的技术问题所采取的利用了自然规律的技术手段的集合。

2.实用新型：对产品的形状、构造或者其结合所提出的适于实用的新的技术方案。

判断要点：

①是否为“技术方案”

②仅限于产品而不包括方法

③仅限于对产品的形状、构造或者其结合的改进（例：形状、构造）

3.外观设计：

第一，必须以产品为载体。

构成外观设计的是产品的外观设计要素或要素的结合：形状；图案或者其结合；色彩与形状、图案的结合。

第二，适于工业应用。

十个排除类型：

（1）取决于特定地理条件、不能重复再现的固定建筑物、桥梁等。

（2）因其包含有气体、液体及粉末状等无固定形状的物质而导致其形状、图案、色彩不固定的产品。

（3）产品的不能分割或者不能单独出售且不能单独使用的局部设计。

（4）对于由多个不同特定形状或者图案的构件组成的产品，如果构件本身不能单独出售且不能单独使用，则该构件不属于外观设计专利保护的客体。

（5）不能作用于视觉，或者肉眼难以确定、需要借助特定工具才能分辨其形状、图案、色彩的物品。

（6）要求保护的外观设计不是产品本身常规的形态，如手帕扎成动物形态的外观设计。

（7）以自然物原有形状、图案、色彩作为主体的设计。

两种情形：一种是自然物本身，另一种是自然物仿真设计。

（8）纯属美术、书法、摄影范畴的作品。

（9）仅以在其产品所属领域内司空见惯的几何形状和图案构成的外观设计。

（10）文字和数字的字音、字义不属于外观设计保护的内容。

9【知识点】不授予专利权的客体

（1）科学发现：指对自然界中客观存在的物质、现象、变化过程及其特性和规律的揭示。

（2）智力活动的规则和方法：指导人们进行思维、表述、判断和记忆的规则和方法。

两类：

①纯粹的智力活动的规则和方法。

②混合式权利要求。

在权利要求中既包含智力活动的规则和方法，又包含一些实体技术特征。

（3）疾病的诊断和治疗方法

以有生命的人体或者动物体为直接实施对象，进行识别、确定或消除病因或病灶的过程。

疾病的诊断方法：为识别、研究和确定有生命的人体或动物体病因或病灶状态的过程。同时满足以下两个条件，则不能被授予专利权：

①以有生命的人体或动物体为对象；

②以获得疾病诊断结果或健康状况为直接目的。

疾病的治疗方法：为使有生命的人体或者动物体恢复或获得健康或减少痛苦，进行阻断、缓解或者消除病因或病灶的过程。

注意：第一，治疗涵盖的范围比较广。

第二，治疗方法包括用药物治疗疾病的方法，但不包括药物本身。

十类治疗方法：

①外科手术治疗方法、药物治疗方法、心理疗法；

②以治疗为目的的针灸、麻醉、推拿、按摩、刮痧、气功、催眠、药浴、空气浴、阳光浴、森林浴和护理方法；

③以治疗为目的利用电、磁、声、光、热等种类的辐射刺激或照射人体或者动物体的方法；

④以治疗为目的采用涂覆、冷冻、透热等方式的治疗方法；

⑤为预防疾病而实施的各种免疫方法；

⑥为实施外科手术治疗方法和（或）药物治疗方法采用的辅助方法，如返回同一主体的细胞、组织或器官的处理方法、血液透析方法、麻醉深度监控方法、药物内服方法、药物注射方法、药物外敷方法等；

⑦以治疗为目的的受孕、避孕、增加精子数量、体外受精、胚胎转移等方法；

⑧以治疗为目的的整容、肢体拉伸、减肥、增高方法；

⑨处置人体或动物体伤口的方法，如伤口消毒方法、包扎方法；

⑩以治疗为目的的其他方法，如人工呼吸方法、输氧方法。

（4）动物和植物品种：动物和植物品种不能被授予专利权。

动物和植物品种可以通过专利法以外的其他法律法规保护。

不排除对动物和植物品种的生产方法授予专利权（非生物学的方法）。

（5）原子核变换：使一个或几个原子核经分裂或者聚合，形成一个或几个新原子核的过程（不包括为实现原子核变换而增加粒子能量的粒子加速方法）。

（6）标识性平面外观设计：满足下列三个条件则不授予专利权：

②该外观设计是针对图案、色彩或者二者的结合而作出的；

③该外观设计主要起标识作用。

【知识点】新颖性

（1）概念：该发明或者实用新型不属于现有技术；也没有任何单位或者个人就同样的发明或者实用新型在申请日以前向国务院专利行政部门提出过申请，并记载在申请日以后（含申请日）公布的专利申请文件或者公告的专利文件中。

（2）优先权：①外国优先权：发明和实用新型，申请人自发明创造在外国第一次提出专利申请之日起 12 个月内，又在中国就相同主题提出专利申请的，依照该国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约，或者依照相互承认优先权的原则。

②本国优先权：申请人自发明或者实用新型在中国第一次提出专利申请之日起 12 个月内，又向国务院专利行政部门就相同主题提出专利申请。

（3）宽限期：申请专利的发明创造在申请日以前 6 个月内，有下列情形之一的，不丧失新颖性：

①在中国政府主办或者承认的国际展览会上首次展出的；

②在规定的学术会议或者技术会议上首次发表的；

③他人未经申请人同意而泄露其内容的。

（4）抵触申请与同样的发明创造：同样的发明创造只能授予一项专利权。

针对申请日不同的同样发明创造的适用法条

两项专利申请的申请日相同的处理

（5）同样的发明或者实用新型：不具备新颖性

新颖性判断注意：

①可能不同于人们通常的认识；

②包含数值范围；

④包含制备方法特征。

【知识点】创造性

与现有技术相比，发明有突出的实质性特点和显著的进步，实用新型具有实质性特点和进步。

比较对象：针对权利要求限定的技术方案进行。

判断主体为所属技术领域的技术人员。

判断方法：

显著的进步：

①发明与现有技术相比具有更好的技术效果；

②发明提供了一种技术构思不同的技术方案，其技术效果能够基本上达到现有技术的水平；

③发明代表某种新技术发展趋势；

④尽管发明在某些方面有负面效果，但在其他方面具有明显积极的技术效果。

突出的实质性特点：对本领域的技术人员来说，要求保护的发明相对于现有技术是否显而易见。

“三步法”：

①确定最接近的现有技术。

②确定发明的区别特征和发明实际解决的技术问题。

③判断要求保护的发明对本领域的技术人员来说是否显而易见。

12【知识点】实用性

针对人体或者动物体的非治疗目的的外科手术方法

明显无益、脱离社会需要的发明或者实用新型

一般原则（国家知识产权局仅针对当事人提出的无效宣告请求的范围、理由和提交的证据进行审查，不承担全面审查专利有效性的义务）

（1）请求的范围：请求人应当针对授权的权利要求明确请求无效的范围（例外：专利已经被宣告部分无效且决定生效，针对被维持有效的部分权利要求提出无效宣告）

（2）请求的理由：除了明确法定的可以请求无效的法律理由（条款）外，请求人应当说明具体理由。（若未具体说明理由及相关无效宣告证据，且在提出请求之日起一个月内也未补充具体说明的，国家知识产权局对其请求不予考虑）

14【知识点】依职权审查原则

特别原则，国家知识产权局可以依职权进行审查的七种情形：

（1）请求的理由明显与其提交的证据不相对应（告知有关法律规定的含义，允许变更或依职权变更）

（2）存在请求人未提及的明显不属于专利保护客体的缺陷（引入相关理由进行审查）

（3）存在请求人未提及的缺陷而导致无法针对请求人提出的无效宣告理由进行审查（依职权引入相关无效宣告理由并进行审查）。

（4）请求宣告权利要求之间存在引用关系的某些权利要求无效，而未以同样的理由请求宣告其他权利要求无效，不引入该无效宣告理由将会得出不合理的审查结论（依职权引入该无效宣告理由进行审查）

（5）以权利要求之间存在引用关系的某些权利要求存在缺陷为由请求宣告其无效，而未指出其他权利要求也存在相同性质的缺陷（引入与该缺陷相对应的无效宣告理由进行审查）

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：https://d.book118.com/178031025142006042