

一、单项选择：

16.某诗人签名“漫动的音符”，在甲网站刊登题为“天堂向左”的诗作，乙出版社的《现代诗集》收录该诗，丙教材编写单位将该诗作为范文编入《语文》教材，丁文学网站转载了该诗。下列哪一说法是对的？（ ）（卷三单项选择第 16 题）

- A.该诗人在甲网站签名方式不合法
- B.“天堂向左”在《现代诗集》中被正式刊登
- C.丙可以不经该诗人同意使用“天堂向左”，但应当按照规定支付酬劳
- D.丁网站未经该诗人和甲网站同意而转载，构成侵权行为

【答案】C

【考点】著作权的保护

【解析】选项 A 错误。《著作权法》第十条第一款第（二）项规定，署名权，既表明作者身份，在作品上签名的权利。其详细内容包括：（1）决定与否在作品上签名；（2）决定签名的方式，如署真名、笔名；（3）决定签名的次序；（4）严禁未参与创作的人在作品上签名；（5）严禁他人假冒签名，既有权严禁他人盗用自己的姓名或笔名在他人作品上签名。本题中，诗人对自己的作品享有署名权，且有权决定签名的方式，既签名“漫动的音符”是合法的。

选项 B 错误。《著作权法》第十条第一款第（一）项规定，刊登权，既决定作品与否公之于众的权利。“公之于众”是指著作权人自行或经著作权人许可将作品向不特定的人公开，但不以公众知晓为条件。本题中，诗人将自己创作的“天堂向左”的诗作在甲网站上公之于众的行为就是在行使刊登权，该作品在甲网站上公开就已经被正式刊登了。

选项 C 对的。《著作权法》第二十三条第一款规定，为实行九年制义务教育和国家教育规划而编写出版教科书，除作者事先申明不许使用的外，可以不经著作权人许可，在教科书中汇编已经刊登的作品片段或者短小的文字作品、音乐作品或者单幅的美术作品、摄影作品，但应当按照规定支付酬劳，指明作者姓名、作品名称，并且不得侵犯著作权人根据本法享有的其他权利。据此可知，丙教材编写单位可以不经该诗人同意使用“天堂向左”，但应当按照规定支付酬劳。

选项 D 错误。首先，选项 D 自身说法错误，这里不需要通过甲网站同意，由于甲网站对该诗作不享有著作权。有关与否要通过诗人的同意，根据《最高人民法院关于审理涉及计算机网络著作权纠纷案件适用法律若干问题的解释（一）》第三条规定，已在报刊上刊登或者网络上传播的作品，除著作权人申明或者报社、期刊社、网络服务提供者受著作权人委托申明不得转载、摘编的以外，在网络进行转载、摘编并按有关规定支付酬劳、注明出处的，不构成侵权。但转载、摘编作品超过有关报刊转载作品范围的，应当认定为侵权。本题中，该诗人未申明不得转载，甲网站也未得到该诗人的委托申明不得转载。因此，丁网站可以在未经该诗人和甲网站同意的状况下转载，但需要在转载时向该诗人支付酬劳、注明出处。但该司法解释已被修改，其中第三条已被废止，但该条被废止不代表未经许可的转载行为一律认定为侵权。并且，在实践中多参照《著作权法》第二十二条第（四）项的规定，既若无严禁转载、摘编的申明，可以不通过同意而直接转载，只需支付酬劳，注明出处。

17.甲企业开发出一项发动机关键部件的技术，大大减少了汽车尾气排放。乙企业与甲企业签订书面协议受让该技术的专利申请权后很快，将该技术方案向国家知识产权局同步申请了发明专利和实用新型专利。下列哪一说法是对的？（ ）（卷三单项选择第 17 题）

- A.因该技术转让协议未生效，乙企业无权申请专利
- B.因尚未根据该技术方案制造出产品，乙企业无权申请专利
- C.乙企业获得专利申请权后，无权就同一技术方案同步申请发明专利和实用新型专利
- D.乙企业无权就该技术方案获得发明专利和实用新型专利

【答案】D

【考点】专利申请权的转让

【解析】选项 A 错误。《专利法》第十条第三款规定，转让专利申请权或者专利权的，当事人应当签订书面协议，并向国务院专利行政部门登记，由国务院专利行政部门予以公告。专利申请权或者专利权的转让自登记之日起生效。据此可知，甲企业与乙企业之间的专利申请权转让协议自签订之日起生效，不过专利申请权自登记之日起生效。

选项 B 错误。乙企业受让专利申请权后，无论与否已经根据该技术方案制造出产品，都可以就该技术向国家知识产权局申请专利。

选项 C 错误，选项 D 对的。乙企业获得专利申请权后，可以就该技术方案同步申请发明专利和实用新型专利。不过最终乙企业无权就该技术方案同步获得发明专利和实用新型专利。《专利法》第二十二条第二款规定，新颖性，是指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

此前向国务院专利行政部门提出过申请，并记载在申请日后公布的专利申请文献或者公告的专利文献中。据此可知，发明专利与实用新型专利都规定技术自身具有新颖性，而对发明专利的审查分为初步审查与实质审查，审查周期比较长。假如乙企业同步就该技术申请发明专利和实用新型专利的话，等发明专利进入实质审查时，实用新型专利也许已经被授予了，那么该技术就会成为现有技术，就不再具有新颖性了，也就不会再被授予发明专利了。

18. 个体经营户王小小从事理发服务业，使用“一剪没”作为未注册商标长期使用，享有较高声誉。王小小通过签订书面协议许可其同一城区的表妹张薇薇使用“一剪没”商标从事理发业务。后张薇薇以自己的名义申请“一剪没”商标使用于理发业务并获得注册。下列哪一说法是对的？（ ）（卷三单项选择题第 18 题）

- A. 该商标使用许可协议自双方签字之日起生效
- B. 该商标使用许可协议应当报商标局立案
- C. 王小小有权自“一剪没”注册之日起 5 年内祈求商标评审委员会撤销该注册商标
- D. 王小小有权自“一剪没”注册之日起 5 年内祈求商标局撤销该注册商标

【答案】C

【考点】商标权的撤销

【解析】选项 A、B 错误。《商标法》第四十条及《商标法实施条例》第四十三条有关商标许可权的规定是针对“注册商标”而言的，而本题中王小小的商标是未注册商标，因此，不适用上述有关注册商标许可权的有关规定。

选项 C 对的，选项 D 错误。《商标法》第四十一条第二款规定，已经注册的商标，违反本法第十三条、第十五条、第十六条、第三十一条规定的，自商标注册之日起五年内，商标所有人或者利害关系人可以祈求商标评审委员会裁定撤销该注册商标。对恶意注册的，驰名商标所有人不受五年的时间限制。《商标法》第三十一条规定，申请商标注册不得损害他人既有的在先权利，也不得以不合法手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标。本题中，王小小已经将“一剪没”作为未注册商标使用，且在当地有较高声誉，张薇薇以自己的名义申请注册“一剪没”属于以不合法手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标的行为。因此，王小小有权自“一剪没”注册之日起 5 年内祈求商标评审委员会撤销该注册商标。

15. 甲无国籍，常常居住地為乙国，甲创作的小说《黑客》在丙国初次出版。我国公民丁在丙国购置了该小说，未经甲同意将其翻译并在我国境内某网站传播。《黑客》要受我国著作权法保护，应当具有下列哪一条件？（ ）（卷三单项选择题第 15 题）

- A. 《黑客》不应当属于我国严禁出版或传播的作品
- B. 甲对丁翻译《黑客》并在我国境内网站传播的行为予以追认
- C. 乙和丙国均加入了《保护文学艺术作品伯尔尼公约》
- D. 乙或丙国加入了《保护文学艺术作品伯尔尼公约》

【答案】D

【考点】《著作权法》的保护范围

【解析】《著作权法》第 2 条第 2 款规定，外国人、无国籍人的作品根据其作者所属国或者常常居住地国同中国签订的协议或者共同参与的公约享有的著作权，受本法保护。本题中，乙国為无国籍人甲的常常居住地国，假如乙国加入了《保护文学艺术作品伯尔尼公约》，则乙国為中国参与的公约的成员国，甲创作的小说《黑客》会受到我国著作权法的保护。第 2 条第 4 款规定，未与中国签订协议或者共同参与公约的国家的作者以及无国籍人的作品初次在中国参与的公约的成员国出版的，或者在成员国和非成员国同步出版的，受本法保护。本题中，甲创作的小说《黑客》在丙国初次出版，假如丙国加入了《保护文学艺术作品伯尔尼公约》，则丙国為中国参与的公约的成员国，甲创作的小说《黑客》会受到我国著作权法的保护。

16. 甲、乙合作完毕一部剧本，丙影视企业欲将该剧本拍摄成电视剧。甲以丙企业没有名气为由拒绝，乙独自与丙企业签订协议，以十万元价格将该剧本摄制权许可给丙企业。对此，下列哪一说法是错误的？（ ）（卷三单项选择题第 16 题）

- A. 该剧本版权由甲乙共同享有
- B. 该剧本版权中的人身权不可转让
- C. 乙与丙企业签订的许可协议无效
- D. 乙获得的十万元酬劳应当合理分派给甲

【答案】C

【考点】合作作品著作权的归属

【解析】选项 A 說法对的。《著作权法》第 13 条第 1 款规定，两人以上合作创作的作品，著作权由合作作者共同享有。没有参与创作的人，不能成为合作作者。

选项 B 說法对的。《著作权法》第 25 条第 1 款规定，转让本法第 10 条第 1 款第（五）项至第（十七）项规定的权利，应当签订书面协议。本法第 10 条第 1 款第（一）项至第（四）项规定的是著作人身权，据此可知，著作人身权不可转让，只能转让著作财产权。

选项 C 說法错误，选项 D 說法对的。《著作权法实施条例》第 9 条规定，合作作品不可以分割使用的，其著作权由各合作作者共同享有，通过协商一致行使；不能协商一致，又无合法理由的，任何一方不得制止他方行使除转让以外的其他权利，不过所得收益应当合理分派给所有合作作者。本题中，甲以丙企业没有名气为由拒绝不属于“合法理由”，乙有权独自与丙企业签订协议，不过所得的收益应当合理分派给甲。

17.甲企业注册了商标“霞露”，使用于日用化妆品等商品上，下列哪一选项是对的？（ ）（卷三单项选择题第 17 题）

- A.甲企业要将该商标改成“露霞”，应向商标局提出变更申请
- B.乙企业在化妆品上私自使用“露霞”为商标，甲企业有权严禁
- C.甲企业因经营不善持续三年停止使用该商标，该商标也许被注销
- D.甲企业签订该商标转让协议后，应单独向商标局提出转让申请

【答案】B

【考点】注册商标的申请、转让和保护

【解析】选项 A 错误。《商标法》第 22 条规定，注册商标需要变化其标志的，应当重新提出注册申请。据此可知，变化注册标志需要重新提出注册申请，而不是变更申请。

选项 B 对的。《商标法》第 52 条第（一）项规定，未经商标注册人的许可，在同一种商品或者类似商品上使用与其注册商标相似或者近似的商标的，属侵犯注册商标专用权的行为。甲企业的“霞露”用于日用化妆品上，乙企业在化妆品上私自使用“露霞”为商标，属于在同一种商品上使用与其注册商标近似的商标，构成侵权，甲企业有权严禁。

选项 C 错误。《商标法》第 44 条第（四）项规定，（四）持续三年停止使用的，由商标局责令限期改正或者撤销其注册商标。据此可知，甲企业因经营不善持续三年停止使用该商标，该商标也许被撤销而不是注销。

选项 D 错误。《商标法》第 39 条第 1 款规定，转让注册商标的，转让人和受让人应当签订转让协议，并共同向商标局提出申请。受让人应当保证使用该注册商标的商品质量。据此可知，应是共同向商标局提出申请，而不是甲企业单独向商标局提出转让申请。

18.甲是某产品的专利权人，乙于 3 月 1 日开始制造和销售该专利产品。甲于 3 月 1 日对乙提起侵权之诉。经查，甲和乙销售每件专利产品分别获利为二万元和一万，甲因乙的侵权行为少销售 100 台，乙共销售侵权产品 300 台。有关乙应对甲赔偿的数额，下列哪一选项是对的？（ ）（卷三单项选择题第 18 题）

- A.200 万元
- B.250 万元
- C.300 万元
- D.500 万元

【答案】A

【考点】专利侵权的赔偿数额

【解析】《专利法》第 65 条第 1 款规定，侵犯专利权的赔偿数额按照权利人因被侵权所受到的实际损失确定；实际损失难以确定的，可以按照侵权人因侵权所获得的利益确定。权利人的损失或者侵权人获得的利益难以确定的，参照该专利许可使用费的倍数合理确定。赔偿数额还应当包括权利人为制止侵权行为所支付的合理开支。本题中甲因乙的侵权行为受到的实际损失可以确定，既 $2 \text{ 万} \times 100 \text{ 台} = 200 \text{ 万}$ 。

14.小刘从小就显示出很高的文学天赋，九岁时写了小说《隐形翅膀》，并将该小说的网络传播权转让给某网站。小刘的父母反对该转让行为。下列哪一說法是对的？（ ）

- A.小刘父母享有该小说的著作权，由于小刘是无民事行为能力人
- B.小刘及其父母均不享有著作权，由于该小说未刊登
- C.小刘对该小说享有著作权，但网络传播权转让协议无效
- D.小刘对该小说享有著作权，网络传播权转让协议有效

答案：C

解析：本题考核著作权的归属与协议的效力问题。

《著作权法》第11条规定，著作权属于作者，本法另有规定的除外。创作作品的公民是作者。本题中，小刘是小说《隐形翅膀》的创作者，因此，小刘是该作品的著作权人，不因其行为能力受到影响。因此，A项错误。

《著作权法》第2条第1款规定，中国公民、法人或者其他组织的作品，不管是否刊登，根据本法享有著作权。因此，B项错误。

《民法通则》第58条第（一）项规定，无民事行为能力人实行的民事行为无效。本题中，小刘是9岁的无民事行为能力人，他签订的网络传播权转让协议无效。因此，C项对的，D项错误。

15.甲创作的一篇杂文，刊登后引起较大轰动。该杂文被多家报刊、网站免费转载。乙将该杂文译成法文，丙将之译成维文，均在国内出版，未征得甲的同意，也未支付酬劳。下列哪一观点是对的？（ ）

- A.报刊和网站转载该杂文的行为不构成侵权
- B.乙和丙的行为均不构成侵权
- C.乙的行为不构成侵权，丙的行为构成侵权
- D.乙的行为构成侵权，丙的行为不构成侵权

答案：D

解析：本题考核著作权的侵权与合理使用。

《著作权法》第32条第2款规定，作品刊登后，除著作权人申明不得转载、摘编的外，其他报刊可以转载或者作为文摘、资料刊登，但应当按照规定向著作权人支付酬劳。本题中，报刊、网站对甲的作品进行转载需要向其支付酬劳，否则构成侵权。因此，A项错误。

乙将杂文译成法文在国内出版的行为不属于《著作权法》第22条规定的合理使用的范围。因此，乙的行为构成侵权。《著作权法》第22条第（十一）项规定，将中国公民、法人或者其他组织已经发表的以汉语言文字创作的作品翻译成少数民族语言文字作品在国内出版发行的，属于著作权合理使用的范围。可以不经著作权人许可，不向其支付酬劳，但应当指明作者姓名、作品名称，并且不得侵犯著作权人根据本法享有的其他权利。据此可知，本题中丙将甲已经刊登的杂文译成维文在国内出版的行为不构成侵权。因此，BC项错误，D项对的。

16.下列哪一行为构成对知识产权的侵犯？（ ）

- A.刘某明知是盗版书籍而购置并阅读
- B.李某明知是盗版软件而购置并安装使用
- C.五湖企业明知是假冒注册商标的商品而购置并经营性使用
- D.四海企业明知是侵犯外观设计专利权的商品而购置并经营性使用

答案：B

解析：本题考核知识产权的侵权行为。

《计算机软件保护条例》第30条规定，软件的复制品持有人不懂得也没有合理理由应当懂得该软件是侵权复制品的，不承担赔偿责任；不过，应当停止使用、销毁该侵权复制品。

假如停止使用并销毁该侵权复制品将给复制品使用人导致重大损失的，复制品使用人可以在向软件著作权人支付合理费用后继续使用。

根据上述规定可知，盗版软件的持有人懂得或应当懂得该软件是侵权复制品的，构成对知识产权的侵犯。B项中，李某明知是盗版软件而购置并安装使用的行为构成对知识产权的侵犯。因此，B项对的。

对于ACD中的状况，有关知识产权法没有规定上述行为构成侵权，因此法无明文规定不认为是侵权。

17.黑土企业获得一种新型药物制造措施的发明专利权后，发现市场上有大量白云企业制造的该种新型药物发售，遂向法院起诉规定白云企业停止侵权并赔偿损失。根据新修改《专利法》规定，下列哪一说法是错误的？（ ）

- A.所有基层法院均无该案管辖权
- B.黑土企业不应当承担被告的药物制造措施与专利措施相似的证明责任
- C.白云企业如能证明自己实行的技术属于既有技术，法院应告知白云企业另行提起专利无效宣布程序
- D.如侵犯专利权成立，虽然没有证据确定损害赔偿数额，黑土企业仍可获得一万元以上 100 万元如下的赔偿额

答案：C

解析：本题考核专利侵权纠纷的有关规定。

《民诉意见》第 2 条第 1 款规定，专利纠纷案件由最高人民法院确定的中级人民法院管辖。据此可知，专利纠纷案件由中级以上的人民法院管辖，基层人民法院没有管辖权。因此，A 项对的。

《最高人民法院关于民事诉讼证据的若干规定》第 4 条第（一）项规定，因新产品制造措施发明专利引起的专利侵权诉讼，由制造同样产品的单位或者个人对其产品制造措施不样于专利措施承担举证责任。据此可知，本案中应当由白云企业对此承担证明责任，而非黑土企业。因此，B 项对的。

《专利法》第 62 条规定，在专利侵权纠纷中，被控侵权人有证据证明其实行的技术或者设计属于既有技术或者既有设计的，不构成侵犯专利权。据此可知，假如白云企业可以证明自己实行的技术属于既有技术的，那么白云企业的行为则不构成侵权，法院应当判决驳回黑土企业的诉讼请求，而非告知白云企业另行提起专利无效宣布程序。因此，C 项说法错误。

《专利法》第 65 条第 2 款规定，权利人的损失、侵权人获得的利益和专利许可使用费均难以确定的，人民法院可以根据专利权的类型、侵权行为的性质和情节等原因，确定予以一万元以上一百万元如下的赔偿。因此，D 项说法对的。

18.甲创作并出版的经典童话《大灰狼》超过著作财产权保护期后，乙将“大灰狼”文字及图形申请注册在“书籍”等商品类别上并获准注册。丙出版社随既未经甲和乙同意出版了甲的《大灰狼》童话，并使用了“大灰狼”文字及图形，但签名为另一著名歌星丁，丁对此并不知情。有关丙出版社的行为，下列哪一说法是错误的？（ ）

- A.侵犯了甲的复制权
- B.侵犯了甲的签名权
- C.侵犯了丁的姓名权
- D.侵犯了乙的商标权

答案：A

解析：本题考核著作权侵权及商标侵权的有关规定。

《著作权法》第 10 条第（五）项规定，复制权，即以印刷、复印、拓印、录音、录像、翻录、翻拍等方式将作品制作一份或者多份的权利。著作权人对自己的作品享有复制权，本题中，甲创作的《大灰狼》已经超过了著作权的保护期限，不再对此享有着作财产权中的复制权。因此，丙的出版行为并没有侵犯甲的复制权，A 项说法错误。

《著作权法》第 20 条规定，作者的签名权、修改权、保护作品完整权的保护期不受限制。因此，丙的行为侵犯了甲的签名权，B 项说法对的。

《民法通则》第 99 条第 1 款规定，公民享有姓名权，有权决定、使用和根据规定变化自己的姓名，严禁他人干涉、盗用、假冒。本题中，丙将甲创作的《大灰狼》童话署上丁的姓名的行为侵犯了丁的姓名权。因此，C 项对的。

本题中，乙已将“大灰狼”文字及图形申请注册在“书籍”等商品类别上并获准注册。丙私自在“书籍”商品上使用“大灰狼”文字及图形的行为侵犯了乙的商标权。因此，D 项说法对的。

19.甲、乙、丙、丁四人合作创作一部小说，甲欲将该小说许可给某电影制片厂改编后拍成电影，乙则想把它许可给某网站在网络上传播，丙对这两种做法均表达反对，丁则不置可否。对此，下列哪一选项是对的的？

- A.假如丙坚持反对，甲、乙均不能将作品许可他人使用
- B.甲、乙有权不顾丙的反对，将作品许可他人使用
- C.假如丁同意，则甲、乙可以不顾丙的反对将作品许可他人使用
- D.假如丁也表达反对，则甲、乙不能将作品许可他人使用

答案：B

解析：《中华人民共和国著作权法实施条例》第9条规定，合作作品不可以分割使用的，其著作权由各合作作者共同享有，通过协商一致行使；不能协商一致，又无合法理由的，任何一方不得制止他方行使除转让以外的其他权利，不过所得收益应当合理分派给所有合作作者。因此本题中由于甲乙行使的不是转让权，而是许可使用权，丙无合法理由，不得制止甲乙行使，答案B是对的，当选。

20.李某于8月4日创作完毕小说《别来烦我》，3月5日刊登于某文学刊物后被张某改编成剧本，甲企业根据该剧本拍成同名电视剧，乙电视台将该电视剧进行播放。对此，下列哪一选项是错误的？

A.李某从3月5日起对小说享有著作权

B.张某对剧本享有著作权

C.甲企业将该剧本拍成电视剧应当获得李某和张某的许可并支付酬劳

D.乙电视台播放该电视剧应当获得甲企业许可并支付酬劳

答案：A

解析：《中华人民共和国著作权法实施条例》第6条规定，著作权自作品创作完毕之日起产生。因此，在本题中李某于8月4日创作完毕小说《别来烦我》，其著作权从8月4日就产生了，A的说法错误，当选。《著作权法》第12条规定，改编、翻译、注释、整理已有作品而产生的作品，其著作权由改编、翻译、注释、整理人享有，但行使著作权时不得侵犯原作品的著作权，因此B的说法对的，不选。《著作权法》15条规定，电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品，其著作权由制片者享有，但编剧、导演、摄影、作词、作曲等作者享有署名权，并有权按照与制片者签订的协议获得报酬。本题C的说法对的，不选；第45条规定，电视台播放他人的电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品、录像制品，应当获得制片者或者录像制作者许可，并支付报酬；播放他人的录像制品，还应当获得著作权人许可，并支付报酬。因此D的说法对的，不选。

21.甲从书画市场上购得乙的摄影作品《鸟巢》，与其他摄影作品一起用于营利性展览。丙偷偷将《鸟巢》翻拍后以自己的名义刊登在某杂志上，丁经丙同意将刊登在该杂志上的《鸟巢》又制作成挂历销售。对此，下列哪一选项是对的？

A.甲无权将《鸟巢》进行营利性展览

B.丙的行为构成抄袭

C.丙的行为侵犯了乙的刊登权

D.丁应停止销售，但因无过错免于承担赔偿责任

答案：B

解析：《著作权法》第十八条规定，美术等作品原件所有权的转移，不视为作品著作权的转移，但美术作品原件的展览权由原件所有人享有。甲从书画市场上合法购入乙的摄影作品《鸟巢》的所有权，因此，甲享有该作品的展览权，因此，A项错误，不选；丙偷偷将《鸟巢》翻拍后以自己的名义刊登在某杂志上的行为构成抄袭，因此，B项对的，当选；《著作权法》第10条第1项规定，刊登权，既决定作品与否公之于众的权利。刊登权只能行使一次，并且乙已经将作品刊登并发表，因此，丙也不得再侵犯乙的刊登权了，C项错误，不选；《最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》第十九条规定，出版者、制作者应当对其出版、制作有合法授权承担举证责任，发行者、出租者应当对其发行或者出租的复制品有合法来源承担举证责任。举证不能的，根据著作权法第四十六条、第四十七条的对应规定承担法律责任。根据该司法解释的规定可知，丁应当对其出版、制作有合法授权承担举证责任，假如举证不能的应当承担赔偿责任，而非是因无过错免于承担赔偿责任，D项错误，不选。

22.某县的甲企业未经漫画家乙许可，将其创作的一幅漫画作品作为新产品的商标使用，并于3月3日被核准注册。乙认为其著作权受到侵害，与甲发生纠纷。乙应当采用下列哪种方式保护自己的合法权益？

A.向甲企业所在地基层法院提起侵犯著作权之诉

B.向有管辖权的法院提起撤销甲企业的注册商标之诉

C.祈求商标评审委员会裁定撤销甲企业的注册商标

D.祈求商标局裁定撤销甲企业的注册商标

答案：C

解析：《商标法》第41条第2款规定，已经注册的商标，违反本法第13条、第15条、第16条、第31条规定的，自商标注册之日起

起五年内，商标所有人或者利害关系人可以祈求商标评审委员会裁定撤销该注册商标。《商标法》第31条规定，申请商标注册不得损害他人既有的在先权利，也不得以非法手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标。因此本题对的答案是C。

23.美国某企业于12月1日在美国就某口服药物提出专利申请并被受理，5月9日就同一药物向中国专利局提出专利申请，规定享有优先权并及时提交了有关证明文献。中国专利局于4月1日授予其专利。有关该中国专利，下列哪一选项是对的的？

- A.保护期从12月1日起计算
- B.保护期从5月9日起计算
- C.保护期从4月1日起计算
- D.该专利的保护期是

答案：A

解析：《专利法》第29条规定，申请人自发明或者实用新型在外国第一次提出专利申请之日起十二个月内，或者自外观设计在外国第一次提出专利申请之日起六个月内，又在中国就相似主题提出专利申请的，根据该外国同中国签订的协议或者共同参与的公约，或者根据互相承认优先权的原则，可以享有优先权。因此本题中保护期从12月1日起计算，答案A对的。[法#律教育^网原创]第42条规定，发明专利权的期限为二十年，实用新型专利权和外观设计专利权的期限为十年，均自申请日起计算，由此，D错误，不妥选。

24.甲企业拥有一项汽车仪表盘的发明专利，其权利规定记载的必要技术特性可以分解为a+b+c+d共四项。乙企业制造四种仪表盘，其必要技术特性可以作四种分解，甲企业与乙企业的必要技术特性所代表的字母相似，表明其对应的必要技术特性相似或等同。乙企业的哪项技术侵犯了甲企业的专利？

- A.b+c+d
- B.a+b+c
- C.a+b+d+e
- D.a+b+c+d+e

答案：D

解析：《专利法》第56条规定，发明或者实用新型专利权的保护范围以其权利规定的内容为准，说明书及附图可以用于解释权利规定。《最高人民法院有关审理专利纠纷案件适用法律问题的若干规定》第17条规定，专利法第五十六条第一款所称的“发明或者实用新型专利权的保护范围以其权利规定的内容为准，说明书及附图可以用于解释权利规定”，是指专利权的保护范围应当以权利规定书中明确记载的必要技术特性所确定的范围为准，也包括与该必要技术特性相等同的特性所确定的范围。等同特性是指与所记载的技术特性以基本相似的手段，实现基本相似的功能，到达基本相似的效果，并且本领域的一般技术人员无需通过发明性劳动就可以联想到的特性。由此，乙企业的技术要到达侵犯甲企业专利的程序，必须具有a、b、c、d四个必要技术特性，本题中对的答案是D。

19.甲企业在报纸上向社会征集广告用语，申明被采用的应征者将获得奖金元。乙设计的独特广告语应征后被选中，获得元奖金。甲企业使用该广告语3年后，乙对广告语的著作权提出主张，规定甲企业停止使用。下列哪一选项是对的的？

- A.广告语属于商务用语，不受著作权法保护
- B.甲企业享有广告语的著作权
- C.乙享有广告语的著作权，但其主张已超过诉讼时效
- D.乙享有广告语的著作权，但甲企业可以在其商业活动中使用该广告语

答案：D

解析：《著作权法》第2条第1款规定，中国公民、法人或者其他组织的作品，不管与否刊登，根据本法享有着作权。《著作权法实行条例》第2条规定，著作权法所称作品，是指文学、艺术和科学领域内具有独创性并能以某种有形形式复制的智力成果。本题中，乙设计的广告语符合法律规定的作品特性，应受著作权法的保护，与其与否为商业用语无关。因此，A选项错误。

《著作权法》第17条规定，受委托创作的作品，著作权的归属由委托人和受托人通过协议约定。协议未作明确约定或者没有签订协议的，著作权属于受托人。本题中，广告语属于委托作品，甲乙双方并没有明确约定著作权的归属，因此广告语的著作权归受托人乙享有，故选项B说法错误。

《著作权案件解释》第 28 条规定，侵犯著作权的诉讼时效为二年，自著作权人懂得或者应当懂得侵权行为之日起计算。本题中，甲企业使用该广告语 3 年的行为并不是侵权行为，因此侵犯著作权的诉讼时效并未开始计算，故不存在超过的问题，选项 C 说法错误。

《最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》第 12 条规定，按照著作权法第十七条规定委托作品著作权属于受托人的情形，委托人在约定的使用范围内享有使用作品的权利；双方没有约定使用作品范围的，委托人可以在委托创作的特定目的范围内免费使用该作品。本题中，甲乙双方没有约定广告语的使用范围，委托人甲企业可以在委托创作的特定目的范围内，既在其商业活动中使用该广告语。因此，本题对的答案为 D。

20. 画家甲将其未刊登的一幅绘画作品原件赠与好友乙。乙将其挂于室内。丙在乙家中做客时，向乙提出欲租该画展出 30 日，愿支付酬劳 500 元，乙同意。下列哪一选项是对的？

- A. 乙和丙的行为均合法
- B. 乙的行为合法，丙的行为侵犯了甲的刊登权
- C. 乙的行为侵犯了甲的展览权
- D. 乙的行为侵犯了甲的出租权

答案：A

解析：《著作权法》第 18 条规定，美术等作品原件所有权的转移，不视为作品著作权的转移，但美术作品原件的展览权由原件所有人享有。本题中，画家甲将其绘画作品原件赠与好友乙，乙便获得该作品的所有权，根据法律规定，乙同步享有该作品原件的展览权，丙将该原件租去展览并支付酬劳，行为合法。故选项 A 说法对的，选项 C 说法错误。

丙的行为是展览权人乙的许可使用行为，本质上也是乙行使展览权的详细体现，并没有侵犯甲的刊登权，故选项 B 说法错误。

《著作权法》第 10 条第一款第七项规定：“出租权，既有偿许可他人临时使用电影作品和以类似摄制电影措施创作的作品、计算机软件的权力，计算机软件不是出租的重要标的除外”。根据法律规定，绘画作品并不是出租权行使的对象，选项 D 说法错误。

综上，本题对的答案是 A。

21. 小说《一言难尽》的作者甲与话剧团乙签订一份著作权许可使用协议，约定乙在自协议生效之日起 3 年内享有专有改编权。下列哪一选项是对的？

- A. 甲已将保护作品完整权在约定期限内转让给乙
- B. 乙获得的权力是著作权中的财产权
- C. 在约定期限内，甲无权再许可第三人使用该小说
- D. 乙可以将改编权再许可给第三人

答案：B

解析：改编权，既改编作品，创作出具有独创性的新作品的权力。保护作品完整权是指保护作品不受歪曲、篡改的权力。改编权是著作财产权中的使用权，可以依法转让；保护作品完整权是著作人身权，不能转让，因此 A 项说法错误，B 项说法对的。此外，甲和乙约定的专有改编权表明改编该小说的权力由乙专属，甲在 3 年内不得许可其他人改编该小说，但并不意味着乙可以将改编权再许可他人使用，故选项 D 说法错误。著作财产权的使用权并不限于改编权一种，甲还可以就该小说的其他使用权许可第三人使用，故 C 项说法错误。本题的对的答案是 B。

22. 某企业在其生产的人用药物上使用“病必治”商标，但未进行注册。下列哪一选项是对的？

- A. 该企业使用该商标违法，因人用药物商标必须注册
- B. 该商标夸张宣传并具有欺骗性，不得使用
- C. 该商标可以使用，但不得注册
- D. 该商标通过使用获得显著性后，可以注册

答案：B

解析：《商标法》第 10 条规定，夸张宣传并带有欺骗性的标志不得作为商标使用。本题中，该企业的“病必治”商标就具有夸张和欺骗的性质，因此不得作为商标使用。本题的对的答案为 B。

23.某商场在春节期间组织“家家乐”家用电器促销活动，有关部门发现其销售的部分电器中有侵犯他人专利权或商标权的产品。该商场能证明其产品的合法来源。有关该商场的行为，下列哪一选项是对的？

- A.不构成侵权，但应当停止销售
- B.善意销售，不构成侵权
- C.构成侵权，应停止销售，但不承担赔偿责任
- D.构成侵权，应当承担停止侵害和赔偿损失的责任

答案：C

解析：《专利法》第63条第2款规定，为生产经营目的使用或者销售不知道是未经专利权人许可而制造并售出的专利产品或者根据专利措施直接获得的产品，能证明其产品合法来源的，不承担赔偿责任。《商标法》第56条第3款规定，销售不知道是侵犯注册商标专用权的商品，能证明该商品是自己合法获得的并阐明提供者的，不承担赔偿责任。由此，本题的正确答案是C，既虽然该商场的行为构成侵权，应停止销售，但不需要承担赔偿责任。

24.李某是甲企业的研究人员，承担了一种冷藏机的研制任务，在研制成功前辞职开办乙企业。辞职近一年时，李某研制成功了该冷藏机，并以乙企业的名义申请并获得了专利。丙企业在李某研制成功之前已经研制出该冷藏机技术并开始生产产品。下列哪一选项是对的？

- A.该专利权应归甲企业享有，李某享有在专利文献中签名的权利
- B.该专利权应归甲企业享有，乙企业享有免费使用权
- C.该专利权应归乙企业享有，甲企业享有免费使用权
- D.在该专利授权后，丙企业应停止生产该冷藏机

答案：A

解析：《专利法》第6条规定，执行本单位的任务或者主要是运用本单位的物质技术条件所完成的发明创造为职务发明创造。职务发明创造申请专利的权利属于该单位；申请被同意后，该单位为专利权人。《中华人民共和国专利法实施细则》第11条规定，专利法第六条所称执行本单位的任务所完成的职务发明创造，是指：（一）在本职工作中作出的发明创造；（二）履行本单位交付的本职工作之外的任务所作出的发明创造；（三）辞职、退休或者调离工作后1年内作出的，与其在原单位承担的本职工作或者原单位分派的任务有关的发明创造。根据法律规定，本题中李某研制的冷藏机属于职务发明创造，专利权属于甲企业享有，乙企业不享有该冷藏机的专利权。选项A说法对的，B、C项说法错误。《专利法》第63条规定，在专利申请日前已经制造相似产品、使用相似措施或者已经作好制造、使用的必要准备，并且仅在原有范围内继续制造、使用的，不视为侵犯专利权。故D项说法错误。本题的正确答案是A。

14.甲设计并雕刻了一尊造型别致的雄狮，置于当街店门口招揽顾客。下列哪一选项是对的？

- A.甲将雄狮置于公共场所，视为放弃著作权
- B.乙以该雄狮为背景拍照纪念不构成侵权
- C.丙可以该雄狮为范本制作和销售纪念品
- D.丁可以该雄狮为立体造型申请注册商标

答案：B

解析：甲设计并雕刻了一尊造型别致的雄狮属于创作艺术作品的行为，甲依法获得该作品的著作权。甲将雄狮置于公共场所，并不意味着放弃著作权，相反这正是权利人在行使自己的著作权（展览权），因此A项错误。《著作权法》第22条规定：“在下列状况下使用作品，可以不经著作权人许可，不向其支付酬劳，但应当指明作者姓名、作品名称，并且不得侵犯著作权人根据本法享有的其他权利：……（十）对设置或者陈列在室外公共场所的艺术作品进行临摹、绘画、摄影、录像……”因此B项对的。《著作权法》第47条规定：“有下列侵权行为的，应当根据状况，承担停止侵害、消除影响、赔礼道歉、赔偿损失等民事责任；同步损害公共利益的，可以由著作权行政管理部门责令停止侵权行为，没收违法所得，没收、销毁侵权复制品，并可处以罚款；情节严重的，著作权行政管理部门还可以没收重要用于制作侵权复制品的材料、工具、设备等；构成犯罪的，依法追究刑事责任：（一）未经著作权人许可，复制、发行、演出、放映、广播、汇编、通过信息网络向公众传播其作品的，本法另有规定的除外……”丙以该雄狮为范本制作和销售纪念品属于复制、发行甲的作品的行为，构成了对甲的著作权的侵害，因此C项错误。《商标法》第31条规定：“申请商标注册不得损害他人既有的在先权利，也不得以非法手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标。”本条所称“在先权利”就包括著作权、姓名权、商号权等权利。因此D项错误。

15.甲企业获得了某医用镊子的实用新型专利，很快后乙企业自行研制出相似的镊子，并通过丙企业销售给丁医院使用。乙、丙、丁都不懂得甲已经获得该专利。下列哪一选项是对的的？

- A.乙的制造行为不构成侵权
- B.丙的销售行为不构成侵权
- C.丁的使用行为不构成侵权
- D.丙和丁能证明其产品的合法来源，不承担赔偿责任

答案：D

解析：《专利法》第11条规定：“发明和实用新型专利权被授予后，除本法另有规定的以外，任何单位或者个人未经专利权人许可，都不得实行其专利，既不得为生产经营目的制造、使用、许诺销售、销售、进口其专利产品，或者使用其专利措施以及使用、许诺销售、销售、进口根据该专利措施直接获得的产品。”可见ABC三项均不对的。《专利法》第63条第2款规定，为生产经营目的使用或者销售不知道是未经专利权人许可而制造并售出的专利产品或者根据专利措施直接获得的产品，能证明其产品合法来源的，不承担赔偿责任。因此丙和丁假如可以证明其产品的合法来源，不用承担责任，不过乙是构成侵权的，由于《专利法》第63条，有下列情形之一的，不视为侵犯专利权：（一）专利权人制造、进口或者经专利权人许可而制造、进口的专利产品或者根据专利措施直接获得的产品售出后，使用、许诺销售或者销售该产品的；（二）在专利申请日前已经制造相似产品、使用相似措施或者已经作好制造、使用的必要准备，并且仅在原有范围内继续制造、使用的；（三）临时通过中国领陆、领水、领空的外国运送工具，根据其所属国同中国签订的协议或者共同参与的公约，或者根据互惠原则，为运送工具自身需要而在其装置和设备中使用有关专利的；（四）专为科学研究和试验而使用有关专利的。乙的行为不属于这四种行为之一，因此其行为是构成专利侵权的，侵犯了甲的专利权。本题对的答案是D。

15.某杂志社的期刊名称设计新奇，具有独特的含义，并且产生了广泛而良好的社会声誉，特性询某律师其名称可以获得哪些法律保护。就该问题，该律师的下列哪种回答既符合法律规定又能最大程度地保护当事人的利益？

- A.著作权法、商标法、反不正当竞争法
- B.著作权法、商标法
- C.著作权法、反不正当竞争法
- D.商标法、反不正当竞争法

答案及解析：A 我国《著作权法》第2条规定：“中国公民、法人或者其他组织的作品，不管与否刊登，根据本法享有着作权。”我国《商标法》第8条规定：“任何可以将自然人、法人或者其他组织的商品与他人的商品区别开的可视性标志，包括文字、图形、字母、数字、三维标志和颜色组合，以及上述规定的组合，均可以作爲商标申请注册。”我国《反不正当竞争法》第5条的规定，经营者不得采用下列不正当手段从事市场交易，损害竞争对手：（一）假冒他人的注册商标；（二）私自使用著名商品特有的名称、包装、装潢，或者使用与著名商品近似的名称、包装、装潢，导致和他人的著名商品相混淆，使购置者误认为是该著名商品；（三）私自使用他人的企业名称或者姓名，引人误认为是他人的商品；（四）在商品上伪造或者冒用认证标志、名优标志等质量标志，伪造产地，对商品质量作引人误解的虚假表达。根据以上法律规定，某杂志社的期刊名称属于作品，可以受著作权法的保护；其可以将其名称注册爲杂志社的商标，就可以受商标法的保护；期刊名称属于特有的名称，假如他人采用仿冒行为进行不正当竞争，杂志社就可以受到不正当竞争法的保护。

因此本题选A是对的的。

16.甲企业委托乙企业开发一种浓缩茶汁的技术秘密成果，未约定成果使用权、转让权以及利益分派措施。甲企业按约定支付了研究开发费用。乙企业按约定期间开发出该技术秘密成果后，在没有向甲企业交付之前，将其转让给丙企业。下列哪种说法是对的的？

- A.该技术秘密成果的使用权只能属于甲企业
- B.该技术秘密成果的转让权只能属于乙企业
- C.甲企业和乙企业均有该技术秘密成果的使用权和转让权
- D.乙企业与丙企业的转让协议无效

考点：本题是有关委托开发技术成果和其使用权及转让权的问题。

答案及解析：C 《协议法》第341条规定，委托开发或者合作开发完毕的技术秘密成果的使用权、转让权以及利益的分派措施，由当事人约定。没有约定或者约定不明确，根据本法第六十一条的规定仍不能确定的，当事人均有使用和转让的权利，但委托开发的研究开发人不得在向委托人交付研究开发成果之前，将研究开发成果转让给

第三人。据此选项 C 是对的。对于 D 项，由于丙企业是善意第三人，出于对善意第三人的保护，乙企业与丙企业的转让协议有效，但乙应赔偿甲因此受到的损失。

17. 国画大师李某欲将自己的传奇人生记录下来，遂请作家王某执笔，其助手张某整理素材。王某以李某的人生经历为素材完成了自传体小说《我的艺术人生》。李某向王某支付了 5 万元，但未约定著作权的归属。该小说的著作权应当归谁所有？

- A. 归王某所有
- B. 归李某所有
- C. 归王某和张某共同所有
- D. 归王某、张某和李某三人共同所有

答案及解析：B 《最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》第 14 条规定，当事人合意以特定人物经历为题材完成的自传体作品，当事人对著作权权属有约定的，依其约定；没有约定的，著作权归该特定人物享有，执笔人或整理人对作品完成付出劳动的，著作权人可以向其支付合适的酬劳。根据法条既可得出 B 为对的选项。

18. 甲电视台获得德国世界杯足球赛 A 队与 B 队比赛的现场直播权。乙电视台未经许可将甲电视台播放的比赛实况予以转播，丙电视台未经许可将乙电视台转播的实况比赛录制在音像载体上以备未来播放，丁某未经许可将丙电视台录制的该节目复制一份供其儿子观看。下列哪种说法是对的？

- A. 乙电视台侵犯了 A 队和 B 队的演出者权
- B. 甲电视台有权严禁乙电视台的转播行为
- C. 丙电视台的录制行为没有侵犯甲电视台的权利
- D. 丁的行为侵犯了甲电视台的复制权

答案及解析：B 《著作权法》第 44 条规定，广播电台、电视台有权严禁未经许可的下列行为：（一）将其播放的广播、电视转播；（二）将其播放的广播、电视录制在音像载体上以及复制音像载体。前款规定的权利的保护期为五十年，截止于该广播、电视初次播放后第五十年的 12 月 31 日。因此 B 项是对的、C 项是错误的。此外根据《著作权法》第 36 条的规定，使用他人作品演出，演出者（演员、演出单位）应当获得著作权人许可，并支付酬劳。演出组织者组织演出，由该组织者获得著作权人许可，并支付酬劳。演出者指演员、演出单位，因此 A 项不对的。丁的行为属于《著作权法》第 22 条中规定的“为个人欣赏”的合理使用，不构成侵权。

19. 甲企业研制开发出一项汽车刹车装置的专利技术，委托乙企业生产该刹车装置的专用零部件。乙企业在生产过程中私自将该种零部件发售给丙企业，致使丙企业很快也开发出同种刹车装置并投入生产。下列哪种说法是错误的？

- A. 乙企业的行为构成违约行为
- B. 丙企业侵犯了甲企业的专利权
- C. 在甲企业提起的专利侵权诉讼中，丙企业应为被告，乙企业应列为第三人
- D. 该案只能由特定的中级人民法院管辖

答案及解析：C 《协议法》第 60 条规定，当事人应当按照约定全面履行自己的义务。当事人应当遵照诚实信用原则，根据协议的性质、目的和交易习惯履行告知、协助、保密等义务。因此乙企业在生产过程中私自将零部件发售给丙企业的行为违反其应负的保密义务，构成违约，故 A 项是对的。丙企业未经甲企业同意将其专利投入生产，同样侵犯了甲企业的专利权，故 B 项对的。《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》第 2 条规定，专利纠纷第一审案件，由各省、自治区、直辖市人民政府所在地的中级人民法院和最高人民法院指定的中级人民法院管辖。因此 D 项是对的。而对于 C 项，假如甲企业对丙企业提起专利侵权诉讼，乙不能作为第三人，由于乙企业和丙企业存在共同侵权行为，应列为共同被告。故选项 C 是错误的。

20. 甲企业于 3 月为其生产的酸奶注册了“乐乐”商标，该商标通过长期使用，在公众中享有较高声誉。8 月，同一地区销售牛奶的乙企业将“乐乐”登记为商号并突出宣传使用，轻易使公众产生误认。下列哪种说法是对的？

- A. 乙企业的行为必须实际导致消费者误认，才侵犯甲企业的商标权
- B. 虽然“乐乐”不属于驰名商标，乙企业的行为也侵犯了甲企业的商标权
- C. 甲企业可以直接向法院起诉规定撤销该商号登记
- D. 乙企业的商号已经合法登记，应受法律保护

答案及解析：B 根据《商标法》第 52 条规定，有下列行为之一的，均属侵犯注册商标专用权：（一）未经商标注册人的许可，在同一种商品或者类似商品上使用与其注册商标相似或者近似的商标的；（二）销售侵犯注册商标专用权的商品的；（三）伪造、私自制造他人注册商标标识或者销售伪造、私自制造的注册商标标识的；（四）未经商标注册人同意，更换其注册商标并将该更换商标的商品又投入市场的；（五）给他人的注册商标专用权导致其他损害的。《最高人民法院有关审理商标民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》第 1 条的规定，下列行为属于商标法第五十二条第（五）项规定的给他人注册商标专用权导致其他损害的行为：（一）将与他人注册商标相似或者近似的文字作为企业的字号在相似或者类似商品上突出使用，轻易使有关公众产生误认的；（二）复制、摹仿、翻译他人注册的驰名商标或其重要部分在不相似或者不相类似商品上作为商标使用，误导公众，致使该驰名商标注册人的利益也许受到损害的；（三）将与他人注册商标相似或者近似的文字注册为域名，并且通过该域名进行有关商品交易的电子商务，轻易使有关公众产生误认的。而 C 选项中，对于商号的撤销应向企业名称登记主管机关申请，因此本题选 B 是对的。

A 选项是错误的，对于商标权的侵犯，并不规定实际导致消费者的误认，只哟啊好似也许导致了消费者的误认的，就可以认定侵犯了他认定商标权。

B 选项是对的，由于乙企业是在同种产品上并且是同一区域内使用甲企业的注册商标作为商号，这种侵权行为不需要认定甲企业的商标是驰名商标。

C 选项是错误的，由于撤销商号登记属于工商行政管理部门的职权，法院无权直接撤销。

D 选项是错误的，乙企业的商号虽经合法登记，但由于其行为属于侵犯他人商标权的不合法竞争行为，是为法律所严禁的，因此其商号不应收到法律的保护。

15.甲企业获得一项外观设计专利。乙企业未经甲企业许可，以生产经营为目的制造该专利产品。丙企业未经甲企业许可以生产经营为目的所为的下列行为，哪一项构成侵犯该专利的行为？

- A.使用乙企业制造的该专利产品
- B.销售乙企业制造的该专利产品
- C.许诺销售乙企业制造的该专利产品
- D.使用甲企业制造的该专利产品

答案：B

考点：侵犯外观设计专利权的行爲

详解：《专利法》第十一条规定：“发明和实用新型专利权被授予后，除本法另有规定的以外，任何单位或者个人未经专利权人许可，都不得实行其专利，既不得为生产经营目的制造、使用、许诺销售、销售、进口其专利产品，或者使用其专利措施以及使用、许诺销售、销售、进口根据该专利措施直接获得的产品。外观设计专利权被授予后，任何单位或者个人未经专利权人许可，都不得实行其专利，既不得为生产经营目的制造、销售、进口其外观设计专利产品。”第十二条规定：“任何单位或者个人实行他人专利的，应当与专利权人签订书面实行许可协议，向专利权人支付专利使用费用。被许可人无权容许协议规定以外的任何单位或者个人实行该专利。”很据上述规定，对于甲企业的外观设计专利，任何单位或个人未经甲企业许可，不得为生产经营目的制造、销售、进口其外观设计专利产品，可见 B 项构成了对该专利权的侵犯；ACD 项未构成对该专利权的侵犯。

评论：本题具有一定的困惑性，重要在于外观设计专利权的内容比起发明和实用新型专利权的内容要窄，部分考生也许没有注意到。

16.甲网站与乙唱片企业签订录音制品的信息网络传播权许可使用协议，按约定支付 酬劳后，既开展了网上原版音乐下载业务。对甲网站的行为应怎样定性？

- A.是合法使用行为
- B.构成侵权行为，由于该行为应获得著作权人的许可，而不是获得录音制作者的许可
- C.构成侵权行为，由于该行为还须获得著作权人、演出者的许可并支付酬劳
- D.构成侵权行为，由于该行为虽然不必获得著作权人的许可，但必须获得演出者的许可

答案：C

考点：录音作品的著作权及其许可使用

解析：《著作权法》第十条规定了著作财产权中的信息网络传播权，既以有线或者无线方式向公众提供作品，使公众可以在其个人选定的时间和地点获得作品的权利；第三十七条规定了演出者对其演出享有下列权利：许可他人通过信息网络向公众传播其演出，并获得酬劳。

《著作权法》第四十一条中有更为直接的规定：“录音录像制作者对其制作的录音录像制品，享有许可他人复制、发行、出租、通过信息网络向公众传播并获得酬劳的权利；权利的保护期为五十年，截止于该制品初次制作完毕后第五十年的12月31日。被许可人复制、发行、通过信息网络向公众传播录音录像制品，还应当获得著作权人、演出者许可，并支付酬劳。由此应当选C。

评论：本题偏难，由于一般考生在复习时都注意不到演出者也享有信息网络传播权。假如在复习过程中注意总结归纳的话就会发现信息网络传播权的主体最为广泛，包括了作者、演出者和音像制作者。

17.某歌厅购置了若干正版卡拉OK光盘后，未经任何人的许可，直接将该光盘用于其经营活动。对该歌厅的行为应怎样定性？

- A.合法使用
- B.合理使用
- C.法定许可使用
- D.侵权行为

答案：D、

考点：机械演出权

详解：《著作权法》第十条规定了演出权，既公开演出作品，以及用多种手段公开播送作品的演出的权利；演出权中的“演出”重要包括活演出和机械演出。活演出指舞台上演员的活生生的演出，而机械演出则指用CD、VCD、DVD等机器来将作品演出出来的行为。本题中歌厅的行为既属于机械演出，同样应征得作者的许可并支付酬劳。

评论：本题来源于近两年的热点问题，既中外二十多家音像企业指责全国一万多家卡拉OK歌厅侵权事件。该事件的关键是看卡拉OK光碟中的MTV是属于作品还是属于音像制品，若属于作品，则歌厅侵权，侵犯的既是音像企业对于其作品的机械演出权；若属于音像制品，则歌厅不侵权。但要尤其注意的是，卡拉OK歌厅若未经音乐作品作者的许可并支付酬劳，则无论该MTV属于作品还是音像制品，歌厅都侵犯音乐作品作者的演出权。

本题很难，由于机械演出权只在理论性较强的教科书中出现，单见解条是掌握不了的。

本题得分率低将不意外。

18.某电视演员因一小朋友电视剧而出名，某企业未经该演员许可将印有其演出形象的宣传海报大量用于玩具、书包、文具等小朋友产品的包装和装潢上。对该企业的行为应怎样定性？

- A.侵犯了制片者的刊登权
- B.侵犯了该演员的演出者权
- C.侵犯了该演员的肖像权
- D.侵犯了该演员的复制权

答案：C

考点：侵犯演出者演出权与肖像权的区别及认定

解析：刊登权，既决定作品与否公布于众的权利。根据《著作权》第20条规定，只有著作权人自行或者许可他人将作品公之于众，才构成刊登。假如不经著作权人许可私自刊登他人的作品既构成侵权。据此，A项定性错误。第37条规定：“演出者对其演出享有下列权利：（一）表明演出者身份；（二）保护演出形象不受歪曲；（三）许可他人从现场直播和公开传送其现场演出，并获得酬劳；（四）许可他人录音录像，并获得酬劳；（五）许可他人复制、发行录有其演出的录音录像制品，并获得酬劳；（六）许可他人通过信息网络向公众传播其演出，并获得酬劳。被许可人此前款第（三）项至第（六）项规定的方式使用作品，还应当获得著作权人许可，并支付酬劳。”据此，因宣传海报一般都表明演出者的身份、并从正面宣传演出者的形象，因此某企业未经该演员许可将印有其演出形象的宣传海报大量用于玩具、书包、文具等小朋友产品的包装和装潢上的行为，不会侵犯演出者享有的第37条第1款规定的第（一）项和第（二）项中的权利；因将印有其演出形象的宣传海报大量用于玩具、书包、文具等小朋友产品的包装和装潢上的行为，亦不属于演出者享有的该条第1款规定的第（三）项至第（六）项中的权利，故该企业的行为亦为侵犯该演员肖像权和复制权，因此B项和D项定性错误。《民法通则》第100条规定：“公民享有肖像权，未经本人同意，不得以营利为目的使用公民的肖像。”《民法通则》第139条对此深入明确规定：“以营利为目的，未经公民同意运用其肖像权做广告、商标、装饰橱窗等，应当认定为侵犯公民肖像权的行为。”据此，某企业未经该演员许可将印有其演出形象的宣传海报大量用于玩具、书包、文具等小朋友产品的包装和装潢上的行为，侵犯了演员的肖像权，因此C项定性对的。

19.甲為摄影家乙充当模特，双方未对照片的刊登和使用作出约定。后乙将甲的裸体照片以人体艺术照的形式出版发行，致使甲受到亲朋好友的指责。对此，下列哪一种說法是对的的？

- A.乙刊登照片侵犯了甲的隐私权
- B.乙刊登照片已获得甲的默示同意，不构成侵权
- C.甲是照片的合作作者，乙刊登照片应向其支付酬劳
- D.乙是照片的著作权人，出版发行该照片是合法行使著作权的行為

答案：A

考点：摄影作品所牵涉到的著作权和隐私权的冲突及其处理。

解析：摄影作品的著作权归属有约定的依约定，无约定的归摄影师所有，由于摄影作品属于委托作品。《著作权法》第十七条规定“受委托创作的作品，著作权的归属由委托人和受托人通过协议约定。协议未作明确约定或者没有签订协议的，著作权属于受托人。”合作作品是指两人以上合作创作的作品。其构成要件為：作者為两人以上；作者之间有共同创作的合意，既对合作作品的体现形式及其创作内容到达共识；有共同创作作品的而欣慰。没有参与创作的人，不能成為合作作者。故乙為甲所拍摄的照片不是合作作品，甲不是合作作者，其物权获得酬劳。据此 C 项說法錯誤。隐私权是指公民不愿公开或让他人知悉个人秘密的权利，它是一种依法受到保护的、与公共利益、社会利益无关的人格利益，未经本人同意私自公开其个人隐私既构成侵犯他人隐私权，刊登权和发行权等著作权的行使必须以他人的隐私权等人格权不受侵犯為前提。据此，A 项說法对的；B 项和 D 项錯誤。

20.甲、乙共同创作完毕一部小說，甲主张刊登，乙不一样意。后乙死亡，有一继承人，后甲将该小說刊登，下列說法哪一种是错误的？

- A.乙生前不一样意刊登該小說，甲无权刊登
- B.刊登該小說的稿费所有由甲获得
- C.該小說的使用权保护期应截止于甲死亡后第 50 年的 12 月 31 日
- D.甲不能剥夺乙的签名权

答案及解析：A 《著作权法实施条例》第 9 条规定，合作作品不可以分割使用的，其著作权由各合作作者通过协商一致行使；不能协商一致，又无合法理由的，任何一方不得制止他人行使除转让以外的其他权利，不过所得收益应当合理分派給所有合作作者。继承人不属合作作者。A 项錯誤；乙已死亡，继承人不属合作作者，B 项对的；《著作权法》第 21 条第 1 款规定，公民的作品，其刊登权、本法第 10 条第 1 款第（5）项至第（17）项规定的权利的保护期為作者终身及其死亡后 50 年的 12 月 31 日；假如是合作作品，截止于最终死亡后第 50 年的 12 月 31 日。C 项对的。《著作权法实施条例》第 15 条第 1 款规定，作者死亡后，其著作权中的签名权、修改权和保护作品完整版由作者的继承人或者受遗赠人保护。D 项对的。

21.甲厂经乙厂許可，在某省独占使用乙厂的注册商标。后发现当地的丙厂也使用了该商标。经查，丙厂是通过外省对同一商标享有独占使用权的丁厂的违法許可而使用该商标的。甲厂的下列祈求哪一种不能成立？

- A.祈求乙厂承担违约责任
- B.祈求丁厂承担侵权责任
- C.祈求丙厂承担侵权责任
- D.祈求丙、丁厂连带承担侵权责任

答案及解析：A.根据《商标法》第 52 条第（1）项和第（5）项规定，未经商标注册人的許可，在同一种商品或者类似商品上使用与其注册商标相似或者近似的商标的；給他人的注册商标专用权导致其他损害的，属侵犯注册商标专用权，B、C 项成立，应排除。本題中，乙厂对其拥有的注册商标，許可甲厂在某省独占使用后，并未許可当地的丙厂使用。因此未对甲厂构成违约。故 A 项不成立。

多项

61.我国《著作权法》不合用于下列哪些选项？（ ）（卷三多选第 61 題）

- A.法院判决书
- B.《与贸易有关的知识产权协定》的官方中文译文
- C.《伯尔尼公约》组员国国民的未刊登且未经我国有关部门审批的境外影视作品

D.奥运会开幕式火炬点燃典礼的创意

【答案】ABD

【考点】著作权的客体

【解析】选项 A、B 对的。《著作权法》第五条第（一）项规定，法律、法规，国家机关的决策、决定、命令和其他具有立法、行政、司法性质的文献，及其官方正式译文，不适用本法。

选项 C 错误。根据《著作权法》第三条第（六）项的规定，影视作品属于著作权法保护的客体。此外，《著作权法》第二条第一、二款规定，中国公民、法人或者其他组织的作品，不管与否刊登，根据本法享有著作权。外国人、无国籍人的作品根据其作者所属国或者经常居住地国同中国签订的协议或者共同参与的国际公约享有的著作权，受本法保护。该国与我国共同参与了《伯尔尼公约》，因此，该国国民创作的作品受我国《著作权法》的保护，且不管与否刊登，均受《著作权法》的保护。

选项 D 对的。根据《著作权法》第三条的规定，著作权法保护的作品，是指文学、艺术和科学领域内具有独创性并能以某种有形形式复制的智力成果。其中构成要件之一是“可复制性”，既作品必须可以通过某种有形形式复制，从而被他人所感知。“奥运会开幕式火炬点燃典礼的创意”，还属于意识上的东西，并不能通过某种有形形式复制，不属于《著作权法》中说的作品。

62.甲电视台模仿某境外电视节目创作并录制了一档新娱乐节目，尚未播放。乙闭路电视台贿赂甲电视台工作人员贺某复制了该节目，并将获得的复制品抢先播放。下列哪些说法是对的？（ ）（卷三多选第 62 题）

- A.乙电视台侵犯了甲电视台的播放权
- B.乙电视台侵犯了甲电视台的复制权**
- C.贺某应当与乙电视台承担连带责任**
- D.贺某应承担补充责任

【答案】BC

【考点】著作权的保护

【解析】选项 A 错误。著作权的内容包括著作权人身权和著作财产权。其中著作人身权包括：刊登权、签名权、修改权和保护作品完整权。著作财产权包括：使用权、许可使用权、转让权和获得酬劳权。其中使用权又包括：复制权、发行权、出租权、展览权、演出权、放映权、广播权、信息网络传播权、改编权、翻译权、汇编权和其他权利。据此可知，著作权的内容中不包括播放权，因此，乙电视台没有侵犯甲电视台的播放权。

选项 B 对的。《著作权法》第九条第一款第（五）项规定，复制权，即以印刷、复印、拓印、录音、录像、翻录、翻拍等方式将作品制作一份或者多份的权利。乙电视台未经甲电视台许可而私自复制了该节目，并将获得的复制品抢先播放的行为，侵犯了甲电视台的复制权。

选项 C 对的，选项 D 错误。《侵权责任法》第八条规定，二人以上共同实行侵权行为，导致他人损害的，应当承担连带责任。本题中，乙电视台与贺某实行了共同侵权行为，应当承担连带责任。

63.甲企业获得一项用于自行车雨伞装置的实用新型专利，发现乙企业生产的自行车使用了该技术，遂向法院起诉，规定乙企业停止侵害并赔偿损失 10 万元。甲企业的下列哪些做法是对的？（ ）（卷三多选第 63 题）

- A.向乙企业所在地的基层法院起诉
- B.起诉时未向受理法院提交国家知识产权局出具的该专利书面评价汇报**
- C.将仅在说明书中表述而未在权利要求中记载的技术方案纳入专利权的保护范围
- D.举证期届满后法庭辩论终止前变更其主张的权利规定

【司法部答案】BD

【网校的答案】B

【考点】专利权的保护

【解析】选项 A 错误。《最高人民法院有关审理专利纠纷案件适用法律问题的若干规定》（简称《审理专利纠纷案件的若干规定》，下同）第二条规定，专利纠纷第一审案件，由各省、自治区、直辖市人民政府所在地的中级人民法院和最高人民法院指定的中级人民法院管辖。据此可知，该案应由中级人民法院管辖，基层人民法院没有管辖权。

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/227035023155006163>