

# 知识产权法

## 名词解释

### 知识产权

知识产权包括**著作权、专利权和商标权**三大部分。知识产权，也称其为“知识所属权”，指“权利人对其智力劳动所创作的成果享有的财产权利”，一般只在有限时间期内有效。

### 著作权

著作权是指文学、艺术、科学作品的**作者**依法对**他的作品**享有的一系列的**专有权**。分为著作人身权和著作财产权。

作者的**署名权、修改权、保护作品完整权**的保护期不受时间限制。

著作人身权：

- **发表权**：即决定作品是否公之于众的权利。发表权只能行使一次，除特殊情况外，仅能由作者行使（**发表权**的保护期为**作者终生及其死亡后五十年**，截止于作者死亡后第五十年的12月31日）
- **署名权**：即表明作者身份，在作品上署名的权利。它包括作者决定是否署名，署真名、假名、笔名，禁止或允许他人署名等权利
- **修改权**：即修改或者授权他人修改作品的权利
- **保护作品完整权**：即保护作品不受歪曲、篡改的权利

自然人著作**财产权**的**保护期**为作者终生及其死亡后五十年，截止于作者死亡后第五十年的12月31日；如果是合作作品，截止于最后死亡的作者死亡后第五十年的12月31日。

著作财产权：

- **复制权**：即以印刷、复印、拓印、录音、录像、翻录、翻拍、数字化等方式将作品制作一份或者多份的权利
- **发行权**：即以出售或者赠与方式向公众提供作品的原件或者复制件的权利
- **出租权**：即有偿许可他人临时使用视听作品、计算机软件的原件或者复制件的权利
- **表演权**：即公开表演作品，以及用各种手段公开播送作品的表演的权利
- **广播权**：即以有线或者无线方式公开传播或者转播作品，以及通过扩音器或者其他传送符号、声音、图像的类似工具向公众传播广播的作品的权利
- .....

**自然人的作品**，其**发表权、著作财产权**的保护期为**作者终身及其死亡后五十年**，截止于作者死亡后第五十年的12月31日。

**法人或非法人组织**的作品、著作权（署名权除外）由法人或非法人组织享有的**职务作品**，其**发表权**的保护期为**五十年**，截止于**作品创作完成后**第五十年的12月31日；**著作财产权**的保护期为五十年，截止于**作品首次发表后**第五十年的12月31日，但作品自创作完成后五十年内未发表的，本法不再受保护。

**电影作品**和以类似摄制电影的方法创作的作品、**摄影作品**，其发表权和著作财产权的保护期限为50年，截止于**作品首次发表后第50年的12月31日**，但作品自创作完成后**50年内没有发表的，其著作权不再受保护**。

## 作品

著作权法的作品，是指文学、艺术和科学领域内具有**独创性并能以一定形式表现的智力成果**

## 表演权和表演者权

**表演权**是指著作权人依法享有的对其作品公开表演的权利

**表演者权**是表演者基于对作品的表演而产生的权利，是表演者获得作者授权之后才产生的权利，是由作者的表演权派生出来的权利（邻接权）

保护客体不同：表演权为作品，表演者权为表演。

**表演权**的客体是**作品本身**，作者对其作品的创作，方式是允许他人以一定方式表演作品并取得报酬

**表演者权**要保护的客体是表演者自身在**表演作品时的形象、动作、声音**等一系列表演活动

## 著作人身权

著作人身是指作者对其作品所享有的各种与人身相联系或者密不可分而又**无直接财产内容**的权利。它包括发表权、署名权、修改权、保护作品完整权。

## 著作财产权

著作财产权是指**通过传播作品而获得经济报酬的权利**，即所谓著作财产权是指著作权人使用作品或者许可他人使用作品而获得报酬的权利。

## 署名权

署名权的指表明作者的身份，在作品上署名的权利。

## 信息网络传播权

即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

## 法定许可使用

法定许可使用是指法律明文规定，可以**不经著作权人许可**，以特定的方式**有偿使用**他人已经发表作品的行为

## 强制许可

指国务院专利行政部门依照专利法规定，**不经专利权人同意**，直接允许其他单位或个人实施其发明创造的一种许可方式

## 合理使用

指在特定条件下，法律允许他人自由使用享有著作权的作品而**不必征得著作权人的同意**，也**不必向著作权人支付报酬**的制度

## 简答题

---

### 简述知识产权的特征

知识产权有四项特征：

- **客体的无形性（非物质性）**：知识产权的客体是**智力成果**，是非物质财富，无形财产，不能用金钱来计算。法律保护的是附着于载体之上的智力成果而非载体。
- **专有性**：知识产权是一种**独占性的权利**。取得知识产权后，权利人依法享有独占使用或专有、专用的权利。
- **地域性**：知识产权作为一个国家法律，特别授予或认可的专有权，其**效力仅限于本国国境内**。各国知识产权立法相互独立。
- **时间性**：知识产权是一种有期限的权利。
  - 发明专利**二十年**，实用新型和外观设计**十年**
  - 著作权的期限是自作者**死后五十年**或发表之后五十年的年末
  - 商标虽无期限，但必须每十年续展一次，也就是一次注册只能使用**十年**
  - 人身权利一般无期限，商业秘密等也无期限

## 著作权的取得条件

著作权在**作品完成时可以取得**。除此以外，也可以经过受让取得著作权中的**财产权利**。

## 不受著作权保护的客体包括哪些？

三类不受保护：

- 依法禁止出版、传播的作品
- 不适用于《著作权法》的作品，包括：
  - 法律、法规、国家机关的决议、决定、命令和其他具有立法、行政、司法性质的文件，及其官方正式译文
  - 时事新闻
  - 历法、通用数表、通用表格和公式
- 超过了《著作权法》规定的保护期限的作品

## 著作权法保护的作品构成要件

- 应当是思想或情感的表现
- 应当具有独创性或原创性
- 作品的表现形式应当符合法律规定

## 著作权合理使用概念及其成立的合理使用的基本条件

**合理使用的概念：**指在特定条件下，法律允许他人自由使用享有著作权的作品而**不必征得著作权人的同意，也不必向著作权人支付报酬**的制度。

**基本条件：**

- 被使用的作品已经发表
- 使用的目的限于为个人学习、研究或欣赏，或为了教学、科研等事业以及公共文化利益的需要，不得侵害著作权人的其他权益
- 必须注明被使用作品的名称、其作者姓名，并不得损害作者的其他权利。

## 简述我国著作权法中关于法定许可的基本条件

**法定许可概念：**指按照法律的规定，可以不经作者或其他著作权人同意而使用其已发表的作品，但是**必须向著作权人支付报酬**（区别于合理使用）

**基本条件：**

- 被使用的作品已经发表
- 使用必须符合《著作权法》规定的具体情形
- 使用的过程中不得侵犯著作权人的精神权利，不得影响作品的正常使用

## 简述我国商标注册的基本原则

**基本原则：**

- **保护“申请在先”为主，“使用在先”为辅的原则。**所谓申请在先原则是指两个或两个以上的申请人，在同一或者类似的商品上以相同或者相近似的商标申请注册时，注册申请在先的商标和申请人获得商标专用权，在后的商标注册申请予以驳回。使用在先原则指在无法确认申请（注册）在先的情况下采用最先使用者取得商标注册的原则。
- **自愿注册为主，强制注册为辅的原则。**目前，我国规定强制性注册的商标只有：对人用药品（西药、针剂和中成药）和烟草制品（卷烟、雪茄烟和有包装的烟丝）。商标强制注册是指获得商标使用权和专有权必须经**商标主管行政机关注册**的法律制度。注册原则，是指商标所有人对其商标必须通过核准注册，才能取得对该商标专用权的确认。
- **一类商品、一个商标、一份申请的原则。**
- **优先权原则。**商标注册申请人自其商标在外国第一次提出商标注册申请日起六个月内，又在中国就相同商品以同一商标提出商标注册申请的，依照该外国同中国签订的协议或者共同参加的国际条约，或者按照相互承认优先权的原则，可以享有优先权。商标在中国政府主办的或者承认的国际展览会展出的商品上首次使用的，自该商品展出之日起六个月内，该商标的注册申请人可以享有优先权

## 商标注册的条件是什么

商标注册有如下条件：

- 申请人主体适格
- 有显著特征，便于识别
- 申请注册的标识必须为文字、图形、字母、数字、三维标志、颜色组合的标志和**声音**等，以及上述要素的组合
- 其他条件

## 驰名商标的认定标准是什么

驰名商标的认定标准为：

- 相关公众对该商标的知晓程度
- 该商标使用的持续时间
- 该商标的任何宣传工作的持续时间、程度和地理范围
- 该商标作为驰名商标受保护的记录
- 该商标驰名的其他因素

## 商标权的内容包括哪些

主要有以下几点：

- **专有使用权**：商标权主体对其注册商标依法享有的自己在指定商品或服务项目上独占使用的权利
- **许可权**：是指商标权人可以通过签订**商标使用许可合同**许可他人使用其注册商标的权利
- **转让权**：是指商标权人依法享有的将其注册商标依法定程序和条件，转让给他人的权利
- **续展权**：是指商标权人在其注册商标有效期届满前，依法享有申请续展注册，从而延长其注册商标保护期的权利（注册商标的有效期为**10年**，应当在期满前**6个月**内申请续展注册；在此期间未能提出申请的，可以给予**6个月**的宽展期）
- **标示权**：商标注册人使用注册商标，有权**标明“注册商标”字样**或者注册标记
- **禁止权**：是商标权人依法享有的禁止他人**不经过自己的许可**而使用注册商标和与之相近似的商标的权利

## 简述发明专利和实用新型专利的授权条件

授权条件主要有以下三点：

- **新颖性**：是在申请日以前没有同样的发明或者实用新型在国内外出版物上公开发表过、在国内公开使用过或者以其他方式为公众所知，也没有同样的发明或者实用新型由他人向国务院专利行政部门提出过申请并且记载在申请日以后公布的专利申请文件中
- **创造性**：是同申请日以前已有的技术相比，该发明有突出的实质性特点和显著的进步，该实用新型有实质性特点和进步
- **实用性**：是该发明或者实用新型能够制造或者使用，并且能够产生积极效果

## 我国专利法规定不具备实用性的主要情形

六种情况：

- 无再现性
- 违背自然规律的
- 利用独一无二的自然条件的产品
- 人体或者动物的非治疗目的的外科手术方法（美容方法貌似可以）
- 无积极效果
- 测量人体在极限条件下的生理参数的方法

## 我国专利法规定不授予专利的情形包括哪些

八种情况：

- 对**违反法律、社会公德或者妨碍公共利益**的发明创造，不授予专利权
- 对违反法律、行政法规的规定获取或者**利用遗传资源，并依赖该遗传资源完成的发明创造**不授予专利权
- **科学发现**：科学发现仅仅是对自然规律的认识，不能直接应用于生产实践，不具备工业上的实用性，因此不授予专利权
- **智力活动的规则和方法**：智力活动必须经过人的思维运动作为媒介才能间接地作用于自然产生结果，不需要采用技术手段或者遵守自然法则，不具备技术的特点
- **疾病的诊断和治疗方法**：疾病的诊断和治疗方法是指以有生命的人或者动物为直接实施对象，对之进行识别、确定或消除病因的过程
- **动物和植物品种**：指的是动物和植物品种本身，不包含**生产动物和植物品种的方法**
- **用原子核变换方法获得的物质**：不仅用原子核变换方法获得的**物质**不能获得专利保护，而且原子核变换**方法**本身也不能获得专利保护（但是生产原子的**设备**可以）
- 对**平面印刷品的图案、色彩**或者二者相结合作出的主要起标识作用的**设计**不授予专利权

## 如何判断专利中的职务发明创造

三种情况：

- 发明人在**本职工作中完成**的发明创造
- 履行本单位交付的**本职工作之外的任务**所做出的发明创造
- 辞职、退休或者调动工作后**一年内**做出的、与其在原单位承担的本质工作或者单位分配任务**有关的**发明创造

对于职务发明创造，**申请专利的权利属于该单位**；申请被批准后，该单位为专利权人。

## 一般职务作品和特殊职务作品

种类	一般职务作品	特殊职务作品
含义	除单位作品外，公民为完成单位工作任务而又未 <b>主要利用单位物质技术条件</b> 创作的作品，	主要是 <b>利用单位的物质技术条件制作</b> ，并由单位承担责任的工程设计图、产品设计图、地图、计算机软件等职务作品，或另有约定
归属	原则上归个人	原则上归单位
权利行使	①单位在 <b>其业务范围内</b> 优先使用。 ②作品完成2年内 <b>未经单位同意</b> ，作者 <b>不得许可</b> 第三人以与单位使用的 <b>相同方式</b> 使用该作品。 ③作品完成2年内 <b>经过单位同意</b> ，作者 <b>许可</b> 第三人以与单位使用的 <b>相同方式</b> 使用该作品，所获报酬，由作者与单位按约定的比例分配。 （作品完成两年的期限，自作者向单位 <b>交付作品之日</b> 计算）	个人享有署名权、获得报酬权、奖励权

## 专利权的强制许可的种类包括哪些

三类：

- 一般强制许可
  - 专利权人自专利权**被授予之日起满三年**，且自**提出专利申请之日起满四年**，无**正当理由未实施或者未充分实施其专利的**
  - 专利权人行使专利权的行为被依法认定为**垄断行为**，为消除或者减少该行为对竞争产生的不利影响的
- 特殊强制许可
  - 国家出现**紧急状态或者非常情况**或者**为了公共的目的**的强制许可
  - 为了**公共健康目的药品类**专利权的强制许可
  - **半导体技术**的强制许可
- 交叉强制许可
  - 一项取得专利权的发明或实用新型比前已经取得专利权的发明或实用新型具有**显著经济意义的重大技术进步**，其**实施又依赖于前一发明或实用新型的实施**，国务院专利行政管理部门根据**后专利权人**的申请可以给予**实施前发明或实用新型**的强制许可（后一项发明有重大进步，但又依赖于前一项发明，给予后专利权人前发明的强制许可）

## 论述题

### 受我国著作权法保护的种类有哪些

- **文字作品**：小说、散文、杂文、诗歌、剧本、学术论文、著作、期刊、教材、书信。日记、报纸、广告词。并非所有以文字作品形式出现的作品都是文字作品如书法作品，它是美术作品的一种。
- **口述作品**：即兴的演说、授课、法庭辩论等以口头、语言形式表现的作品
- **音乐作品**：歌曲、交响乐等能够演唱或者演奏的带词或不带词的作品
- **戏剧作品**：话剧、歌剧、地方戏等为舞台演出而创作的作品，如剧本
- **曲艺作品**：相声、单弦、评书、笑话、快板书、山东快书、京韵大鼓、京东大鼓、西河大鼓、河南坠子等形式的说唱脚本

- **舞蹈作品**：舞蹈动作的设计和程序的编排，可以用文字或者其他特定方式记录下来。如用舞谱的形式表现舞蹈作品
- **杂技艺术作品**：为车技、口技、顶碗、走钢丝、耍狮子、魔术等表演创作的剧本
- **美术作品**：是指**绘画、书法、雕塑**等以**线条、色彩**或者其他方式构成的平面或者立体的造型艺术作品
- **建筑作品**：建筑物的设计图纸或者是以建筑物为核心的绘画、摄影等
- **摄影作品**：客观记录物物形象的图片
- **电影作品**和以类似摄制电影的方法创作的作品：电影作品(有声、无声)、电视作品、录像作品等
- **计算机软件**：是指计算机系统程序及其文档释义软件(英语：Software)是一系列按照特定顺序组织的电脑数据和指令的集合
- **民间文字艺术作品**：神话故事、民间寓言、民间传说、民间戏曲、民歌、民谣、民间音乐、民间舞蹈、民间造型艺术及民间建筑艺术

## 简述著作权的合理使用

合理使用是指在特定条件下，法律允许他人自由使用享有著作权的作品而无需通过著作权人允许，也不用支付报酬的制度

使用条件：

- 被使用的作品必须已经发表
- 使用的目的仅限于个人学习、研究或欣赏，或为了教学、科研等事业以及公共文化利益的需要
- 必须标注被使用作品的名称、其作者姓名，并不得损害作者的其他权利

## 简述法定许可使用制度

法定许可概念：指按照法律的规定，可以不经作者或其他著作权人同意而使用其已发表的作品，但是**必须向著作权人支付报酬**（区别于合理使用）

基本条件：

- 被使用的作品已经发表
- 使用必须符合《著作权法》规定的具体情形
- 使用的过程中不得侵犯著作权人的精神权利，不得影响作品的正常使用

——JerryKim