

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 12920071150320

UDC _____

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

海峡两岸专利法比较研究及专利权合作保
护机制之探索

A Comparative Study on the Patent Law of Mainland China
and Taiwan Area, and Research on Cooperation in the
Protection System of Patent Right

王煜程

指导教师姓名: 丁丽瑛 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2012 年 4 月

论文答辩时间: 2012 年 6 月

学位授予日期: 2012 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2012 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日：

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

专利法作为知识产权制度的重要组成部分，对于保护发明创造人的合法权益，推动科学技术的应用和推广，促进科学技术的国际交流与合作具有十分重大的意义。中国大陆地区与台湾地区分别于 2001 年底与 2002 年初先后加入 WTO，两岸为了与 WTO 规则相协调，加速自身产业发展，提升专利审查品质，各自对其专利法进行了大幅度的修改和完善。本文就海峡两岸最新修正后的专利法作一比较分析，以期寻求两岸专利立法的共同点，相互借鉴，解决以至消除法律冲突，加强两岸的科技交流与经贸合作。

本文第一章为介绍大陆与台湾两岸专利立法的发展过程，以及两岸专利法在立法体例与制度框架的不同。通过两岸专利法从制定到修改的历程的对比，为专利立法的研究提供了理论基础与历史背景，而纵观两岸专利法体例与框架的设置，则有助于从整体上把握两地专利制度的异同。

第二章从具体规则上对两岸专利法进行比较与研究，通过对专利权的性质、主体、保护范围、授予条件、专利的审批、专利实施的强制许可以及专利的侵权救济这几个专利法中较为关键的问题的比较，分析两岸专利立法的异同。

第三章探讨在 ECFA 框架下两岸专利合作保护制度的构建。通过分析两岸交流中基于专利法差异产生的问题，提出建设两岸合作保护专利权的现实途径。

关键词：海峡两岸；专利法；比较研究；

ABSTRACT

Patent Law, as an important component of Intellectual Property Law, is very significant for protecting the legitimate rights and interests of inventors, and for promoting the application and popularization or the international exchange and cooperation of science and technology. Mainland China, in 2001, and Taiwan, in 2002, joined the WTO as its members in turn. For the reasons of complying with the rules of the WTO, and accelerating industry development, as well as promoting the quality of the patent examination, the regulators of both Mainland China and Taiwan have revised the original regulations substantially. This research mainly focuses on comparing the latest Patent Law between China and Taiwan, to try to seek their common ground, resolve and even remove legal conflicts, for the enhancement of scientific and technological exchange and the improvement of trade cooperation, also providing further suggestions for the future revision of Patent Laws on Mainland China.

In the first chapter, this study concluded the introduction development process of Patent Law of both Mainland China and Taiwan, also their distinction on framework. Comparing the formulations and revisions of Patent Law between the two districts provides the theoretical foundation and historical background for this research, while reviewing the framework identifies the two patent systems.

The second chapter contains the comparison of some issues in Patent Law between Mainland China and Taiwan, includes the property of patent rights, the patent subject, the extent of protection of the patent right, the requirements for granting patent rights, the approval of patent, compulsory licensing of patent and the remedy for patent infringement. Comparing these several keys helps to analyze the differences between the Patent Law of the two districts.

In the third chapter, this study discusses how to build the protection system of the

cross-strait Patent Cooperation in ECFA framework. The chapter clears the problems in the protection of the Patent Cooperation between the two sides, and then proposes realistic suggestion of contributing the cross-strait Patent Cooperation.

Key words: Mainland China and Taiwan District; Patent Law; comparison study;

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

引 言.....	1
第一章 两岸专利法的沿革与体系.....	3
第一节 两岸专利法的沿革.....	3
一. 大陆专利法的制定与修改.....	3
二. 台湾地区专利法的制定与修改.....	4
第二节 两岸专利法的体系.....	6
一. 两岸专利法的体系.....	6
二. 两岸专利制度的框架.....	7
第二章 两岸专利法的制度比较.....	7
第一节 专利权的性质.....	8
一. 专利权的保护期限.....	8
二. 专利权的许可使用.....	8
三. 专利权的转让.....	9
四. 专利共有权的相关规定.....	9
第二节 专利权的主体.....	10
一. 职务发明创造的专利权归属.....	10
二. 外国人的专利申请.....	12
三. 委托发明创造的归属、范围与效果.....	13
四. 专利申请权的继受与转让.....	13
第三节 专利权的保护对象.....	14
一. 授予专利权的对象.....	14
二. 不授予专利权的对象.....	14
第四节 授予专利权的要件.....	16

一. 发明与实用新型(新型).....	16
二. 外观设计(新式样).....	19
第五节 专利的审批	19
一. 专利审查原则.....	20
二. 关于驳回申请的救济.....	21
三. 对已发生效力的专利权之监督.....	22
四. 专利申请公布后至专利权授予前的权利保障.....	22
第六节 专利实施的强制许可	23
一. 强制许可的条件.....	23
二. 强制许可的程序.....	25
第七节 专利的侵权救济	26
一. 专利侵权救济手段.....	26
二. 损害赔偿额的计算.....	28
三. 侵犯方法专利举证责任.....	29
四. 诉前保障手段.....	30
五. 专利侵权的例外.....	31
六. 专利侵权的责任.....	33
第三章 海峡两岸合作保护专利权机制的探索	35
第一节 两岸交流中基于专利法冲突而产生的问题	35
一. 在一国范围内由于法域不同而产生的问题.....	36
二. 关于优先权问题.....	36
三. 关于专利的侵权损害赔偿.....	37
四. 专利侵权的责任差异.....	38
五. 两岸间缺乏常设的专利权纠纷协调平台和机制.....	38
第二节 ECFA 框架下海峡两岸合作保护专利权的途径	39
一. 法律规范层面上可采取的途径.....	40
二. 构建专利法律冲突争端解决机制.....	42

三. 推动两岸间非讼纠纷解决机制的建立.....	43
四. 试点合作保护基地与专门法庭的设立.....	43

结 语.....	44
-----------------	-----------

参 考 文 献	45
----------------------	-----------

一. 著作类.....	45
二. 硕博士论文类.....	45
三. 期刊论文类.....	46

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Development and Framework of Patent Law in both Mainland China and Taiwan.....	3
Subchapter 1 Development of Patent Law in both Mainland China and Taiwan..	3
Section 1 Formulation and Revision of Patent Law in Mainland China	3
Section 2 Formulation and Revision of Patent Law in Taiwan	4
Subchapter 2 Framework of Patent Law in both Mainland China and Taiwan...6	6
Section 1 Style of Patent Law in both Mainland China and Taiwan	6
Section 2 Frame of Patent Law in both Mainland China and Taiwan	7
Chapter 2 Comparison of Patent Law in both Mainland China and Taiwan.....	7
Subchapter 1 Property of patent rights	8
Section 1 Length of Protection	8
Section 2 Permission for Use	8
Section 3 Assignment of Patent	9
Section 4 Indivisible Rights of Patent.....	9
Subchapter 2 Subject of patent rights.....	10
Section 1 Ownership of Service Invention or Creation	10
Section 2 Patent Application of Foreigner	12
Section 3 Preconception Invention or Creation	13
Section 4 Inheritance and Transfer of the Right of Patent Application.....	13
Subchapter 3 Extent of Protection of Patent Rights.....	14
Section 1 Protected Objects	14
Section 2 Not Protected Objects	14

Subchapter 4 Requirements for Granting Patent Rights	16
Section 1 For Inventions and Utility Models.....	16
Section 2 For Exterior Designs.....	19
Subchapter 5 Approval of Patents	19
Section 1 Principles of Examination.....	20
Section 2 Remedy for Rejection of Application.....	21
Section 3 Supervising for Enforced Patent Rights.....	22
Section 4 Protection from Published to Granted.....	22
Subchapter 6 Compulsory Licensing of Patent	23
Section 1 Conditions of Compulsory Licensing.....	23
Section 2 Procedures of Compulsory Licensing.....	25
Subchapter 7 Remedy for Patent Infringement	26
Section 1 Remedial Actions.....	26
Section 2 Calculation of Compensation for Damage.....	28
Section 3 Burden of Proof.....	29
Section 4 Pre-trial Prohibition.....	30
Section 5 Exceptions of Patent Infringement.....	31
Section 6 Responsibility of Patent Infringement.....	33
Chapter 3 Explore on Cross-strait Cooperation in the Protection of Patent Rights	35
Subchapter 1 Problems Based on Conflict of Patent Laws	35
Section 1 Problems Based on Different Area.....	36
Section 2 Problems about Priority.....	36
Section 3 Problems about Remedy of Patent Infringement.....	37
Section 4 Differences of Responsibility of Patent Infringement.....	38
Section 5 Lacks of Permanent Patent Dispute Coordination Platforms and Mechanisms.....	38
Subchapter 2 A Realistic Approach Cross-strait Cooperation in the Protection of	

Patents under the ECFA Framework	39
Section 1 Legal Aspects	40
Section 2 Building the Dispute Settlement Mechanisms of Patent Conflict	42
Section 3 Promoting the Establishment of ADR between Two District.....	43
Section 4 Setting Special Patents Protection Base and Court.....	43
Conclusion	44
Bibliography	45

厦门大学博硕士论文摘要库

引 言

随着科技对于经济增长的贡献愈发明显，世界各国与地区均加快了推动科技成果产业化的步伐，并将其作为促进经济发展的一个重要因素。而专利法作为对科技成果的有效法律保证，不仅为专利权人在市场自由竞争的环境下合法独占利润，更重要的是为开辟国际市场、掌控市场份额提供更为有效和快捷的途径。与传统的商品出口和资本输出相比，专利更便于走出国界，获得其他国家或地区性组织的承认和保护，尤其是在现在信息技术飞速发展的时代背景下。

建国后，大陆与台湾地区两岸之间的长期处于隔绝半隔绝状态，基于意识形态与经济体制的差异，随着时间的推移，两岸在法律的发展上也逐渐产生分歧，在其各自管辖的地域内实行不同的法律制度。但两岸均为大陆法系，并且共同作为中华法域的组成部分，其在法律渊源、法律原则与法治理念方面有着一定的共通性。在知识产权领域的专利法律制度制定与修改上，两岸存在不少区别，但同时也有许多相似之处。

20世纪90年代以来，两岸加快专利法制建设的国际化步伐，既是各自的自觉要求和行动，又受国际上对知识产权的极度重视以及美国施加压力所起“催进”作用的影响。海峡两岸是不可分割的统一体，两岸人民同祖同宗一脉相通，有着悠久的历史和文化，又有努力谋求专利保护制度国际化的相近背景，两岸专利法有不少共同点，但两岸彼此对立的政治、经济制度，决定了同一文化背景下两种不同的专利权保护制度的存在。近年来两岸贸易往来频繁，连带的有关专利权相互申请案日益增多，专利权方面的争议也随之增加，因此对两岸专利法中存在的差异进行比较研究，有助于正确认识大陆与台湾地区专利立法的现状，藉以增进相互了解，彼此借鉴，促进海峡两岸科技交流和经贸关系的进一步发展。

2010年6月29日，由海基会与海协会共同签署了《海峡两岸经济合作框架协议》(即ECFA，全称Economic Cooperation Framework Agreement)，标志着两岸的经济合作迈入了新阶段，双方同时签署的《海峡两岸知识产权保护合作协议》，这是两岸知识产权领域合作的新里程碑，两份协议的签署，为两岸在共同

合作开展专利权保护方面的进一步交流与协作奠定了基础。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 两岸专利法的沿革与体系

第一节 两岸专利法的沿革

一. 大陆专利法的制定与修改

建国初期，中央人民政府政务院与 1950 年 8 月 17 日批准公布了《保障发明权与专利权暂行条例》，目的是为了鼓励国民对生产科学的研究，促进国家经济的发展。保护的方式采用双轨制，一是授予发明权，发给发明证书；二是授予专利权，发给专利证书。这两种保护，原则上由发明人自行选择申请。然而，职工的职务发明、有关国防的发明和关系大多数人民福利、有迅速推广必要的发明，如医药品和农牧业品种等的发明，仅授予发明权。获得发明证书的，依国家规定的奖励办法给予奖金、奖章和奖状等，国家对发明有采用权；获得专利证书的，专利权人享有利用其发明的排他权。已经发给发明证书的发明，如果政府不需使用，主管机关可以改发专利证书。反之，已经发给专利证书的发明，如果政府需要采用，也可以改发发明证书。

由于当时国内政治、经济情况，根据该条例授予的发明权和专利权为数很少，至 1957 年合计还不到 10 件。1957 年以后再也没有根据该条例授予过任何权利。1963 年 10 月，该条例中授予专利证书部分被正式废除，授予发明证书部分则经过修改，予以重新颁布，并将条例名称改为《发明奖励条例》，该条例规定，发明属于国家所有。全国所有单位(包括集体所有制单位)都可以无偿利用它所需要的发明，该规定明显体现出浓厚的平均主义色彩，而无形中打击了发明人及其所在单位的创造积极性，同时也不利于获奖发明的进一步开发利用。

自 1978 年十一届三中全会以后，为了适应全面改革、对外开放和集中力量进行经济建设，单行的专利法规的起草进程逐步加快。经过五年反复的辩论、研究、起草和修改，《中华人民共和国专利法》于 1984 年 3 月 12

日第六届全国人大常委会第四次会议通过。配套的《专利实施细》则于 1985 年 1 月 19 日国务院批准，该专利法与实施细则于 1985 年 4 月 1 日起同时施行。

1992 年 9 月 4 日第七届全国人大常委会第二十七次会议对专利法做了第一次修改，此次修改主要是为了满足 1992 年 1 月 17 日中美政府双方签署的《关于保护知识产权的谅解备忘录》等双边条约的要求。此次修改的内容包括：专利保护期限从 15 年延长至 20 年，增加专利权人的进口权，将方法专利的专利权延伸至由该方法直接获得的产品，对农药、药品等化学物质等给予专利保护等。

2000 年 8 月 25 日第九届全国人大常委会第十七次会议对专利法进行了第二次修改，这次修订的主要目的在于满足 WTO 相关规定的需要。因为在入世中与相关缔约方的双边谈判中，我国政府已承诺修改法律以符合 WTO 的要求。此次修改的主要内容包括：增加了许诺销售权，建立了诉前禁令制度，加强了保护力度等。

2008 年 12 月 27 日第十一届全国人民代表大会常务委员会第六次会议通过的第三次修正案，该修正的主要内容包括加强对专利权的保护力度，以鼓励创新，提高创新能力，以及维护正常的市场竞争秩序，防止滥用专利权侵害公共利益。与前两次修订相比，这次专利法修订，主要是国家自身发展需要的体现，而这突出地表现为提升专利法在促进我国自主创新、建设创新型国家方面的重要作用。该第三次修正后的专利法即为大陆地区现行的专利法。至此，大陆专利法已经基本同《TRIPS 协议》所规定的标准相一致。

二. 台湾地区专利法的制定与修改

1944 年 5 月 4 日国民党政府经“立法院”第四届第 206 次会议在重庆通过了我国历史上第一部称为“专利法”的法律。其授予的专利包括发明、新型和新式样三种，该法于 1949 年 1 月 1 日施行，当时条文共 38 条。这部法律，“开中国专利法先河，是中国第一部正式颁行并具有现代意义的专利

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库