

中级经济师

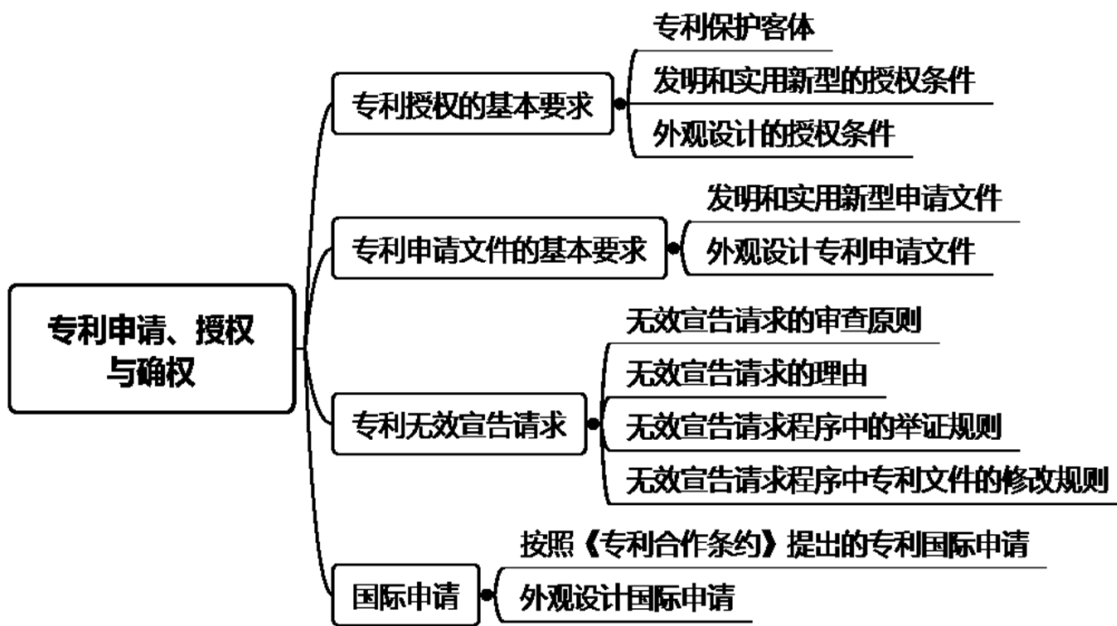
知识产权专业知识和实务

教材精讲班

第二章 专利的申请、授权与确权

【备注】在有些朋友连发明专利、实用新型专利、外观设计专利等专业名词都没听过，上来直接讲专利申请文件绝对不容易理解，故调整教材顺序，从第二节专利授权开始

本章知识结构



本章分值

约为 10-11 分	单选	多选	案例
	5 题 5 分	1 题 2 分	2 题 4 分

第二节 专利授权的基本要求

专利保护客体涉及三类问题：

- ①是否违反国家法律与社会公德的审查；
- ②是否属于专利法意义下的发明创造，其中限定了三类专利保护客体；
- ③是否属于不授予专利权的发明创造。

【知识点】专利保护客体

《专利法》规定：

对违反法律、社会公德或者妨害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。

（一）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。

判断一项权利要求是否属于发明专利保护客体，要点在于判断其是否属于技术方案。

技术方案是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

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**。

判断的三个要点：

- ①是否属于“**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。

（1）形状：

是指产品所具有的，可以**从外部观察到的确定空间**形状。

①**不能以生物的或者自然形成**的形状申请实用新型。

例如：植物盆景形状、自然形成的假山形状。

②**不能以摆放、堆积等获得的非确定形状**申请实用新型。

③**无确定形状**的产品，如气态、液态、粉末状、颗粒状的**物质或材料**，其形状不能作为实用新型产品的形状特征。但是如果**受到产品结构的限制则可以**作为实用新型**保护**。

例如：温度计的形状构造的方案可以写入无确定形状的酒精。

此外，有些产品在特定情况下具有确定的空间形状，属于实用新型保护客体。

（2）构造：

是指产品的各个组成部分的**安排、组织和相互关系**。

例如：机械构造、线路构造。

①**不包括材料微观构造**。例如：分子结构（微观材料）、组分结构等。

②可以将现有技术中的**已知材料**应用于具有形状、构造的产品上。例如：铝制灯架。

③如果权利要求中既包含形状、构造特征，又包含对材料本身提出的改进，则不属于实用新型专利保护的客体。

3. 外观设计

对产品的**形状、图案**或者其结合以及**色彩与形状、图案的结合**所做出的，富有美感并适用于**工业应用的新设计**。

①以产品为载体（**能够重复生产**）

不能够重复生产的手工艺品、农产品、畜牧品、自然物不能作为外观设计载体。

②包括产品的形状，产品的图案，产品的形状和图案，产品的形状和色彩，产品的图案和色彩，产品的形状、图案和色彩。

产品的**色彩不能单独构成**外观设计，除非色彩本身**已经形成图案**。

形状：对产品的造型的设计，对产品的结构、外形等同时进行设计、制造的结果。

图案：由线条、文字、符号、色块的排列或组合而在**产品表面**构成的图形。（固定可见）

色彩：**产品上的颜色或颜色组合**，产品材料本身的色彩不是外观设计的色彩。

（2）不授予外观设计的情形：

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。例如，包括特定山水在内的山水别墅。

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) **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。

4) 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。

5) 以**自然物原有**形状、图案、色彩作为主体的设计，通常指两种情形：一种是自然物本身，另一种是自然物仿真设计。

6) 纯属**美术、书法、摄影**范畴的作品。

7) 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。

8) 文字和数字的字音、字义不属于外观设计保护的内容。

9) 游戏界面以及与人机交互无关的显示装置所显示的图案，例如，电子屏幕壁纸、开关机画面、与人机交互无关的网站网页的图文排版。

涉及图形用户界面的产品外观设计是指产品设计要点包括图形用户界面的设计。

（二）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。

科学发现一旦被授予专利，将阻碍科技的进步。

2. 智力活动的规则和方法

是指导人们进行思维、表述、判断和记忆的方法。

例如：演绎、推理和运筹的方法；数学理论和换算方法；信息表述方法；计算机程序本身；图书分类规则、字典的编排方法、情报检索的方法、专利分类法；日历的编排规则和方法；商业方法。

如果一项权利要求既包括智力活动规则和方法、又**包含技术特征**，则权利要求就整体而言并不是智力活动的规则和方法。

3. 疾病的诊断和治疗方法

是指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。

(1) 疾病的诊断方法

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。

例如：诊脉法、足诊法、内窥镜诊断法等。

注：在已经死亡的人体和动物身上实施病理解剖的方法不属于疾病的诊断方法。

(2) 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。

治疗方法包括用药物治疗疾病的方法，但**不包括药物本身**。

例如：外科手术疗法、按摩、刮痧、整容、人工呼吸法等。

4. 动物和植物品种

(1) 动物和植物品种通过专利法以外的法律进行保护；

(2) **非生物学**的动物和植物**生产方法**可以获得保护；

例如：采用“辐射饲养法”提高蛋鸡产蛋量的方法。

(3) 利用各种细菌、真菌、病毒等微生物去生产一种化学物质（如抗生素）或者分解一种物质等的**微生物方法或微生物**可以获得专利保护。