

# 中级经济师

## 知识产权专业知识和实务

### 教材精讲班

#### 第三节 遗传资源、传统知识、民间文艺及其他

##### 【知识点】遗传资源

##### （一）遗传资源概述

###### 1. 概念

遗传资源是指，取自人体、动物、植物或者**微生物**等含有遗传功能单位并具有实际或者潜在价值的材料。  
两个重要因素：**遗传功能单位**、具有**实际或者潜在**价值。

###### 2. 遗传资源的特征

###### （1）复合性

遗传资源是**有形载体**和**无形信息**的**统一体**；

遗传资源的有形载体是指具有物理表现形式的物质材料；

遗传资源的无形信息是指其有形载体所承载的**遗传信息**。

遗传信息可脱离载体单独存在

###### （2）分布不均衡性

存在“时空差异”，即遗传资源往往是在特定时期内存在于特定的地域内。

相对于时间上的差异性，遗传资源在空间上的差异性表现得更为明显，遗传资源的地理分布受到地理环境、气候条件等的制约，因此在不同的地域内，遗传资源的分布往往呈现出较大的差异。（中国、东南亚、南美生物多样性占全球 60%）

###### （3）不可再生性

无形信息所依托的有形载体一旦**灭绝**，其承载的无形信息也会灭失。

###### 3. 遗传资源的价值

延续生物多样性的完整性和持续性；遗传资源为人类提供维持人类生存所必需的食物、药品；遗传资源可以维持生态平衡。

##### （二）我国遗传资源的现状及其保护与利用状况

###### 1. 我国遗传资源的现状

我国的生物多样性具有下列特点：

物种高度丰富；特有属种多；区系起源古老；栽培植物、家养动物及其野生亲缘的种质资源异常丰富；生态系统丰富多彩；空间格局繁复多样。

###### 2. 我国遗传资源的保护与利用状况

我国关于遗传资源的立法可以概括为：

以宪法为指导，以相关法律、法规为主体，以国际条约为补充的**分散式立法**。

宪法、专利法、野生动物保护法、畜牧法、种子法、渔业法、科学技术进步法、人类遗传资源管理条例、专利法实施细则、野生植物保护条例、植物新品种保护条例。

###### （1）我国遗传资源的保护状况

1) 人类、野生动物、畜禽、水产、野生植物、农作物等的遗传资源（种质资源）分别进行了**规定**。

2) “分部门、分级别的监督管理体制”，不同遗传资源的监督管理由不同的部门负责。

人类遗传资源：**科学技术行政部门**

畜禽遗传资源：**畜牧兽医行政部门**

3) 对人类遗传资源与农作物种质资源的收集、存储与利用进行了较为详尽的规定。

###### （2）我国遗传资源的利用状况

遗传资源的利用包括：**获取与惠益共享**。

获取方式：**原始获取与嗣后取得**。

**惠益共享**：不同主体之间公平合理、共同分享利用遗传资源所产生的货币性与非货币性回报。

《中华人民共和国人类遗传资源管理条例》规定：“利用我国人类遗传资源开展国际合作科学研究，合作双方应当按照平等互利、诚实信用、共同参与、共享成果的原则，依法签订合作协议”。

### （三）遗传资源的国际保护与利用

《生物多样性公约》与《粮食和农业植物遗传资源国际条约》是有关遗传资源最重要的两个国际法律文件。

#### 1. 《生物多样性公约》（CBD）

《生物多样性公约》是在联合国环境规划署的主持下，经政府间谈判而达成的具有法律约束力的多边环境协定。

《公约》确立了**遗传资源**惠益共享的基本原则与基本类型。

①**公平原则**：遗传资源的提供国应能充分参与遗传资源的研究开发并分享相关技术资料及因研究成果所产生的收益。开发者不能独占遗传资源的研究过程、研究成果及相关技术资料。

②（发展中国家）**优先原则**：在公平的基础上，发展中国家优先取得基于其提供资源的生物技术所产生的成果和惠益。

③**共同商定原则**：体现对遗传资源提供者与利用者主权与意志的尊重。

#### 2. 《粮食和农业植物遗传资源国际条约》（ITPGRFA）

《粮食和农业植物遗传资源国际条约》是由联合国粮食和农业组织（FAO）制定并于2001年通过的。

旨在让人们认识到农民对供养全世界的多样性农作物作出的巨大贡献；建立一个全球系统，为农民、植物育种者和科学家能够获取植物遗传资源材料；确保受助人能相互分享他们从使用这些来自原产国的遗传资源材料的获益。

7个部分、35条、主要条款：多边系统、获取和利益分享、农民权、可持续利用。

### 【知识点】传统知识

#### （一）传统知识概述

知识产权与传统知识、遗传资源和民间文艺政府委员会（WIPO-IGC）界定**传统知识**为：**传统背景**下作为智力活动成果的**知识的内容或实体**，包括构成传统知识体系组成部分的技术诀窍、技能、革新、实践和学问，以及体现本土和当地传统生活方式的，或者包含在编纂成典、世代相传的知识体系中的知识。

**基于传统的文学、艺术或科学作品，表演，发明，科学发现，外观设计，商标、商号及标记，未披露的信息，以及来自工业、科学、文学或艺术领域的智力活动产生的所有其他基于传统的创新和创造”。**

上述传统知识可以划分为三类，即民间文学艺术表达、传统科技知识、**传统标记**。——WIPO

广义上的传统知识几乎涵盖了所有的知识产权对象，但是需要加以“基于传统”的限制；

狭义的传统知识一般仅指基于传统的技术类知识。

#### （二）我国传统知识的现状及其保护与利用状况

##### 1. 我国传统知识的现状

丰富

##### 2. 我国传统知识的保护与利用状况

专门立法和非专门立法

（1）专门立法，广义上对传统知识加以理解，包括技术类传统知识（狭义上的传统知识），也包括遗传资源、民间文艺等方面的专门立法。

《中华人民共和国**中医药法**》：“国家建立中医药传统知识保护数据库、保护名录和保护制度。”（我国关于狭义传统知识的专门立法）

##### 2. 我国传统知识的保护与利用状况

专门立法和非专门立法

（2）非专门立法通过在既有的知识产权法律框架之下进行保护。由于传统知识一般是某一社群在共同生产实践中发展与积累的，一般很难满足“**独创性**”“**新颖性**”与“**显著性**”等要求。

**传统知识产权法律**框架对**保护传统知识**存在**局限性**

#### （三）传统知识国际保护与利用

##### 1. WIPO 及 IGC 关于传统知识的保护与利用

IGC 是 WIPO 围绕**传统知识、遗传资源和民间文艺**开展工作的政府间委员会。

尚未形成统一的法律文书。

成果：《知识产权与遗传资源、传统知识和传统文化表现形式重要词语汇编》及其多次修订、《保护传统知识：目标与原则》及其多次修订、《保护传统知识：条款草案》及其多次修订等。

2. UNESCO 有关传统知识的保护与利用

① UNESCO，联合国教育、科学及文化组织；

② 《保护非物质文化遗产公约》是有关传统知识保护的公约；（涉及“非物质文化遗产”保护）

③ 更多地关注与传统知识有关的人权问题，将传统知识视为土著居民与社区的一项基本权利，并在此前提下探索传统知识的保护问题；

④ 关注领域**土著居民的民族文化**。

## 【知识点】民间文艺

### （一）民间文艺概述

由一个国家的某社区或由反映社区传统艺术追求的个人发展并维持的具有传统艺术遗产典型要素的创作作品。

① **言语**表现形式，如民间故事、民间诗歌和谜语；

② **音乐**表现形式，如民歌和器乐；

③ **动作**表现形式，如民间舞蹈、戏剧、典礼的艺术形式；无论是否已成为某种物质形式；

④ **有形**表现形式。

《**民间文艺作品著作权保护条例**（征求意见稿）》将民间文学艺术作品界定为“由特定的民族、族群或者社群内不特定成员集体创作和世代传承，并体现其传统观念和文化价值的文学艺术的表达”。

例如民间故事、传说、谚语、歌曲、舞蹈、戏曲、绘画、雕塑等。

### （二）我国民间文艺保护与利用现状

我国目前没有关于民间文艺的统一立法，有关民间文艺保护与利用的规定散见于国家和地方的相关文件中。

《中华人民共和国非物质文化遗产法》在对非物质文化遗产进行界定时使用了“传统文化表现形式”一词，“传统文化表现形式”实际上就是民间文艺。该法所保护的**对象**不仅包括了各种传统文化表现形式，也包括了与传统文化表现形式相关的**实物和场所**。

### （三）民间文艺的国际保护与利用

1. 《伯尔尼公约》

最早涉及有关民间文学艺术保护问题的国际公约。

2. 《发展中国家突尼斯版权示范法》与《保护民间文学艺术表达免被滥用国内立法示范法》由联合国教科文组织和世界知识产权组织制定，对成员方没有强制力。

最早由**发展中国家提出**，世界各国逐步达成共识。但是统一的国际保护文件尚未形成。

《保护民间文学艺术表达免被滥用国内立法示范法》认为各国**有充分的自由**来选择适合其本国实际情况的保护模式，既可以是**版权保护模式**，也可以是**特别保护模式**或者**邻接权保护模式**。

## 【知识点】商号与商号权

### （一）商号

据 2020 年修订并于 2021 年 3 月 1 日起施行的《企业名称登记管理规定》第六条：

**企业名称**由以下部分依次组成：

**行政区划名称、字号、行业或者经营特点、组织形式**。

商号是企业名称中的主要构成部分，是在企业的营业活动中用以**区分**市场上不同经营主体的标志。申请登记的企业名称，其商号应由两个以上的文字组成，民族自治地方的商号可以使用民族通用的民族文字。

### （二）商号权

商号权，即厂商名称权，是工业产权的一种类型，是指对自己已登记的商号（厂商名称、企业名称）不受他人妨害的一种使用权。

1. 商号权的主体

商号权主体是依法取得商事主体资格的独立的商品生产者或经营者，且具有**单一性**。

同一商号在核准范围内只能为一个商品生产经营者所拥有，而不存在多个商事主体共有**一个商号权**的情况。

子公司可以使用商号，但是不能处分商号。

## 2. 商号权的客体

商号权的客体是依法核准注册的商号。

## 3. 商号权的内容

商号权人对其商号享有商号决定权、商号使用权、商号转让权及商号许可权。

经营者可以多种方式使用其依法登记的商号。

### （三）侵犯商号权的行为及其法律责任

#### 1. 侵犯商号权的行为

侵犯商号权的行为是指未经商号权人许可，重复登记或擅自冒用、盗用其商号的行为。

#### 2. 侵犯商号权行为的法律责任

经营者擅自使用他人有一定影响的企业名称（包括简称、字号等）、社会组织名称（包括简称等）、姓名（包括笔名、艺名、译名等），引人误认为是他人商品或者与他人存在特定联系，构成不正当竞争行为。经营者违反《反不正当竞争法》规定，应当承担民事责任、行政责任乃至刑事责任。

本章小结：

1. 集成电路布图设计、植物新品种、（遗传资源、传统知识、民间文艺、商号）。
2. 集成电路布图设计、植物新品种概念、特征、授权条件、保护期限、限制、运用、管理、侵权行为、法律责任。
3. （遗传资源、传统知识、民间文艺）概念、特征、保护模式、国际保护。
4. 商号的概念、侵权行为、法律责任。

【例题·多选】《保护民间文学艺术表达免被滥用国内立法示范法》规定，民间文学艺术表达的保护模式主要包括（ ）。

- A. 版权保护模式
- B. 特别保护模式
- C. 专利保护模式
- D. 商标保护模式
- E. 邻接权保护模式

网校答案：ABE

网校解析：《保护民间文学艺术表达免被滥用国内立法示范法》认为各国有充分的自由来选择适合其本国实际情况的保护模式，既可以是版权保护模式，也可以是特别保护模式或者邻接权保护模式。

【例题·单选】关于遗传资源，下列说法错误的是（ ）。

- A. 遗传资源包含两个重要因素，即遗传功能单位和价值性
- B. 遗传资源具有复合性、分布不均衡性、可再生性
- C. 世界上最高比例的遗传资源为热带和亚热带地区的少数国家所拥有
- D. 遗传资源取自人体、动物、植物或者微生物等

网校答案：B

网校解析：本题考查遗传资源的概念和特征。遗传资源为取自人体、动物、植物或者微生物等含有遗传功能单位并具有实际或者潜在价值的材料，选项AD说法正确。遗传资源具有复合性、分布不均衡性、不可再生性，选项B说法错误。世界上最高比例的遗传资源为热带和亚热带地区的少数国家所拥有。巴西、哥伦比亚、厄瓜多尔、中国、秘鲁、印度、印度尼西亚、马来西亚是世界上生物多样性丰富的国家，其生物多样性占全世界生物多样性的60%，选项C说法正确。