

考点3 商标权

商标的分类

(1) 注册商标和未注册商标

注册商标是指由当事人申请，经国家主管机关审查核准，予以注册的商标。在我国，要取得商标专用权，必须是注册商标，未注册商标使用人不享有商标专用权

(2) 商品商标和服务商标

(3) 平面商标、立体商标和声音商标

(4) 集体商标和证明商标

《商标法》采用自愿注册和强制注册相结合、自愿注册为主制度

卷烟、雪茄烟和有包装的烟丝必须申请商标注册，未经核准注册的，不得生产、销售。

【单选题】

下列商品中，依照法律规定必须使用注册商标的是（ ）。

- A. 家用电器
- B. 卷烟
- C. 饮料
- D. 婴儿用品

答案：B

商标注册的消极条件为禁止作为商标注册的各类情形，包括：

①	仅有本商品的通用名称、图形、型号的
②	仅直接表示商品的质量、主要原料、功能、用途、重量、数量及其他特点的
③	其他缺乏显著特征的标志
④	以三维标志申请注册商标的，仅由商品自身的性质产生的形状、为获得技术效果而需有的商品形状或者使商品具有实质性价值的形状，不得注册

禁止作为商标使用的情形：

①	同中华人民共和国的国家名称、国旗、国徽、国歌、军旗、军徽、军歌、勋章等相同或者近似的，以及同中央国家机关的名称、标志、所在地特定地点名称或者标志性建筑物的名称、图形相同的
②	同外国的国家名称、国旗、国徽、军旗等相同或者近似的，但经该国政府同意的除外
③	同政府间国际组织的名称、旗帜、徽记等相同或者近似的，但经该组织同意或者不易误导公众的除外
④	与表明实施控制、予以保证的官方标志、检验印记相同或者近似的，但经授权的除外
⑤	同“红十字”“红新月”的名称、标志相同或者近似的
⑥	带有民族歧视性的
⑦	带有欺骗性，易使公众对商品的质量等特点或者产地产生误认的
⑧	有害于社会主义道德风尚或者有其他不良影响的

注册商标不得侵犯他人的在先权利或者合法权益。标志既不能由特定当事人作为商标注册，也不能由特定当事人作为商标使用的情形：	
①	不得在相同或类似商品上与已注册或申请在先的商标相同或近似
②	就相同或者类似商品申请注册的商标是复制、模仿或者翻译他人未在中国注册的驰名商标，容易导致混淆的，不予注册并禁止使用
③	就不相同或者不相类似商品申请注册的商标是复制、模仿或者翻译他人已经在中国注册的驰名商标，误导公众，致使该驰名商标注册人的利益可能受到损害的，不予注册并禁止使用
④	未经授权，代理人或代表人以自己名义将被代理人或被代表人商标注册，被代理人或被代表人提出异议的，不予注册并禁止使用。
⑤	商标中有地理标志，而该商品并非来源于该标志所标示的地区，误导公众的不予注册并禁止使用，但已经善意取得注册的继续有效。
商标注册的申请与审核，除遵循自愿注册原则外，商标注册申请还遵循先申请原则和优先权原则。	
先申请原则	两个或两个以上的商标注册申请人，在同一种商品或者类似商品上，以相同或近似的商标注册申请的，初步审定并公告申请在先商标；同一天申请，初步审定并公告使用在先商标，驳回其他人的申请，不予公告。
优先权原则	①在国外注册申请，6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，或按相互承认优先权的原则，可享有优先权。 ②商标在政府主办或承认国际博览会展出商品上首次使用的，自该商品展出之日起6个月内，该商标注册申请人可享有优先权。
对申请注册的商标，商标局应当自收到商标注册申请文件之日起9个月内审查完毕，符合规定，初步审定公告。不符合规定或同他人相同或近似的，商标局驳回申请，不予公告。	
对初步审定公告商标，自公告之日起3个月内，在先权利人、利害关系人认为违反规定，可向商标局提出异议。商标局应听取异议人和被异议人陈述事实和理由，调查核实后，自公告期满之日起12个月内做出是否准予注册决定，并书面通知异议人和被异议人。商标局做出准予注册决定的，发商标注册证，公告。	
商标局做出不予注册决定，被异议人不服，自收到通知之日起15日内向商标评审委员会申请复审。被异议人不服的，可自收到通知之日起30日内向人民法院起诉。公告期满无异议，核准注册，发商标注册证，并予公告。	

【单选题】

任何人认为商标局初步审定并予以公告的商标不具有合法性，都可以在公告之日起的3个月内，向（ ）提出商标异议。

- A. 商标局
- B. 商标使用局
- C. 人民法院
- D. 仲裁机构

答案：A

2、商标权的内容

专用权	独占、排他使用的权利。
转让权	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。
许可使用权	通过签订商标使用许可合同，许可他人使用其注册商标。
续展权	注册商标的有效期为10年，自核准注册之日起计算。期满，需要继续使用，商标注册人应当在期满前12个月内按照规定办理续展手续；在此期间未能办理的，可以给予6个月的宽展期。每次续注册的有效期为10年，自该商标上一届有效期满次日算起。期满未办理续展手续的，注销其注册商标。商标局应当对续展注册的商标予以公告。

【单选题】

根据《中华人民共和国商标法》的规定，注册商标每次续展的有效期限为（ ）年。

- A. 5
- B. 10
- C. 15
- D. 20

答案：B

5、商标权的保护

有下列行为之一的，均属侵犯注册商标专用权：	
①	未经商标注册人的许可，在同一种商品上使用与其注册商标相同的商标的
②	未经商标注册人的许可，在同一种商品上使用与其注册商标近似的商标，或在类似产品上使用与其注册商标相同或者近似的商标，容易导致混淆的
③	销售侵犯注册商标专用权的商品的；
④	伪造、擅自制造他人注册商标标识或销售伪造擅自制造的注册商标标识
⑤	未经商标注册人同意，更换其注册商标并投入市场的
⑥	故意为侵犯他人商标专用权行为提供便利条件，帮助他人实施侵犯商标专用权行为的
⑦	给他人的注册商标专用权造成其他损害的
有侵犯注册商标专用权行为之一，引起纠纷的，由当事人协商解决；不愿协商或者协商不成的，商标注册人或者利害关系人可以向人民法院起诉，也可以请求市场监管部门处理。	
市场监管部门处理时，认定侵权行为成立的，责令立即停止侵权行为，没收、销毁侵权商品和主要用于制造侵权商品、伪造注册商标标识的工具，违法经营额 5 万元以上的，可以处违法经营额 5 倍以下的罚款；没有违法经营额或者违法经营额不足 5 万元的，可以处 25 万元以下的罚款。	
对 5 年内实施 2 次以上商标侵权行为或者有其他严重情节的，应当从重处罚。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取得并说明提供者的，由市场监管部门责令停止销售。	
侵犯商标专用权的赔偿数额，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，参照该商标许可使用费的倍数合理确定。	
对恶意侵犯商标专用权，情节严重的，可在按照上述方法确定数额的 1 倍以上 5 倍以下确定赔偿数额。赔偿数额应包括权利人为制止侵权行为所支付的合理开支。	
权利人因被侵权所受到的实际损失、侵权人因侵权所获得的利益、注册商标许可使用费难以确定的，由人民法院根据侵权行为的情节判决给予 500 万元以下的赔偿。	

【单选题】市场监管部门处理时，认定侵权行为成立的，责令立即停止侵权行为，没收、销毁侵权商品和主要用于制造侵权商品、伪造注册商标标识的工具，违法经营额 5 万元以上的，可以处违法经营额 5 倍以下的罚款；没有违法经营额或者违法经营额不足 5 万元的，可以处（ ）万元以下的罚款。

- A. 500
- B. 300
- C. 25
- D. 50

答案：C