



## 2022 年中级经济师《知识产权》重要考点精选

**知识点一：知识产权的性质和特征****（一）知识产权的性质****1. 知识产权是一种民事权利**

知识产权是一种新型的民事权利，是一种法定权利，其类型、内容均由法律设定，不能通过合同约定，是一种有别于财产所有权的无形财产权。

《与贸易有关的知识产权协定》（TRIPs）将知识产权界定为一种“私权”。

**2. 知识产权客体具有非物质性**

知识产权的客体非物质性是知识产权的本质属性所在。

（1）不发生有形控制的占有

（2）不发生有形损耗的使用

（3）不发生消灭知识产品的事实处分与有形交付的法律处分

**（二）知识产权的特征**

知识产权的基本特征可以概括为“专有性”“地域性”和“时间性”。

**1. 专有性**

知识产权的专有性（又称排他性）有其独特的法律表现：

①知识产权为权利人所独占，没有法律规定或未经权利人许可，任何人不得使用权利人的知识产品；

②对同一项知识产品，不允许有两个或两个以上同一属性的知识产权并存。

**2. 地域性**

知识产权作为一种专有权在空间上的效力并不是无限的，而是要受到地域的限制，其效力只限于本国境内。

在国际知识产权保护中，国民待遇原则的规定是对知识产权地域性特点的重要补充。

**3. 时间性**

知识产权不是没有时间限制的永恒权利。

在不同知识产权类型中，商标权与著作权、专利权有所不同，它在有效期届满后可以续展，通过不断的续展，商标权可以获得持续的保护。

著作权和专利权不能像商标权一样可以不断续展有效期，而是必须规定一定的期限。

从本质上说，只有客体的非物质性才是知识产权所属权利的共同法律特征。

**知识点二：知识产权的许可****1. 知识产权普通许可**

知识产权普通许可也称为知识产权非独占性许可，是最常见的知识产权许可方式。知识产权普通许可是指通过签订普通许可合同的方式，在允许被许可人使用或实施其知识产权的同时，许可人仍然保留在该地域内使用或实施其知识产权的权利，同时许可人也可以在未经被许可人同意的情况下将其知识产权的使用权再授予被许可人之外的第三人。

**2. 知识产权独占许可**

知识产权独占许可是指通过签订知识产权独占许可合同的方式，许可人许可被许可人在一定条件下，并且在合同约定的时间和地域范围内，独占使用或实施其知识产权。许可人不得将其知识产权的使用权再授予被许可人之外的第三人，许可人本人也不得自行使用或实施其知识产权。

**3. 知识产权排他许可**

知识产权排他许可是指通过签订知识产权排他许可合同的方式，许可人许可被许可人在一定条件下，并且在合同约定的时间和地域范围内，排他使用或实施其知识产权。许可人不



得将其知识产权的使用权再授予被许可人之外的第三人，但是许可人本人可以自行使用或实施其知识产权。

#### 4. 知识产权开放许可

专利开放许可是指专利权人自愿以书面方式向国务院专利行政部门声明愿意许可任何单位或个人实施其专利并明确许可使用费支付方式和标准，由国务院专利行政部门予以公告，实行开放许可。

任何单位或者个人有意愿实施开放许可的专利的，以书面方式通知专利权人并按照公告的许可使用费支付方式和标准支付许可使用费后，即获得专利实施许可。

开放许可只能是普通许可，不能是独占或者排他许可。

### 知识点三：知识产权国际保护制度的主要原则

#### （一）国民待遇原则

国民待遇原则是众多知识产权公约所确认的首要原则。其基本含义是指在知识产权保护方面，各缔约国（成员方）之间相互给予平等待遇，使缔约国国民与本国国民享受同等待遇。

《保护工业产权巴黎公约》和《伯尔尼公约》均规定了国民待遇原则。

##### 1. 对于国民待遇原则需要理解的重点内容：

- ①追求的是一种“内外平等”；
- ②“平等”不仅仅是完全相同，也可以给外国国民优于本国国民的待遇；
- ③不要求国内立法与外国法的一致性，也不是要求适用外国法。

##### 2. 最惠国待遇原则：

《TRIPs 协定》独有而其他相关国际公约未予涉及的一项原则。其基本含义是：任何一个国家（不限于缔约方成员）的国民在一个缔约方所享受到的而其他国家享受不到的待遇（包括任何利益、优惠、特权或豁免），都应当立即和无条件地给予其他缔约方的国民。

防止“外外有别”，给了别人的优待，其他缔约方都要有。

#### （二）最低保护标准原则

最低保护标准原则是指各缔约国依据本国法对某条约缔约国国民的知识产权保护不能低于该条约规定的最低标准，这些标准包括权利保护对象、权利取得方式、权利内容及限制、权利保护期间等。

##### 1. 国际条约规定了各国立法标准的底线。

##### 2. 《伯尔尼公约》和《TRIPs》规定了该原则。

3. 最低保护标准原则是对国民待遇原则的重要补充，旨在促使缔约国在知识产权保护水平方面统一标准。

#### （三）公共利益原则

公共利益原则是指知识产权的保护和权利行使不得违反社会公共利益，应保持公共利益和权利人利益之间的平衡。公共利益原则既是一国知识产权制度的价值目标，也是知识产权国际保护制度的基本准则。

##### 1. 《巴黎公约》的强制许可制度、《伯尔尼公约》的著作权合理使用制度。

2. 《世界知识产权组织版权条约》《世界知识产权组织表演和录音制品条约》（统称互联网条约）《TRIPs 协定》对该原则做了宣示。

### 知识点四：专利权保护范围确定的原则

确定专利权的保护范围方面形成了三种代表性的原则：

#### （一）中心限定原则

中心限定原则是指在确定专利权的保护范围时，并不拘泥于权利要求书中的文字记载，而是将权利要求书作为保护范围的中心，全面考虑发明的目的、性质以及说明书和附图，把中心周围一定范围内的技术特征或技术方案都纳入专利权的保护范围。

（保护范围大于权利要求书记载的范围）

优点：

1. 一定程度上扩大了权利要求的保护范围。
2. 降低了对权利要求书的撰写要求，没有经过抽象概括的内容也可能获得保护。

缺点：

1. 导致权利保护范围模糊。
2. 对社会公众不利，无法通过公布的专利文件获悉准确的保护范围。

## （二）周边限定原则

周边限定原则是指在确定专利权的保护范围时，严格以权利要求书的文字记载为依据，不允许对权利要求作任何其他扩展解释，权利要求书文字记载的范围就是专利保护的最大范围。

优点：

权利保护范围清晰，其可以更为清晰的呈现给社会公众。

缺点：

对专利保护不利，如果撰写的权利要求书出现纰漏，则可能导致专利无法获得保护。

## （三）折衷原则

折衷原则是指在确定专利权的保护范围时，既以权利要求书为依据，但又不完全局限于权利要求书的文字记载，而是根据说明书及附图、现有技术、专利对现有技术所做的贡献等因素合理确定专利权的保护范围。

《专利法》规定：发明或者实用新型专利权的保护范围以其权利要求的内容为准，说明书及附图可以用于解释权利要求的内容。

折衷原则介于中心限定原则和周边限定原则之间，取长补短，兼具二者的优点。折衷原则既不拘泥于权利要求的文字记载，又在一定程度上避免了不合理地扩大专利权保护范围的不公，在专利权人和社会公众之间较好地找到了利益平衡点。

## 知识点五：商标的种类

根据不同的标准，可以对商标进行分类。

### （一）按照商标使用载体不同划分

商品商标和服务商标

### （二）按照商标与使用者的关系及作用不同划分

#### 1. 普通商标

权利主体在其自己生产、制造、加工、经销的商品或者服务上所使用的商标。

#### 2. 集体商标（新华书店、镇江香醋）

集体商标是指以团体、协会或者其他组织名义注册，供该组织成员在商事活动中使用，以表明使用者在该组织中的成员资格的标志。

意义在于向消费者表明其成员所生产或提供的同一商品或服务具有相同的质量和规格。

#### 3. 证明商标

证明商标是指由对某种商品或者服务具有监督能力的组织所控制，而由该组织以外的单位或者个人使用于其商品或者服务，用于证明该商品或者服务的原产地、原料、制造方法、质量或者其他特定品质的标志。

意义在于向消费者表明该产品或服务达到了规定的条件或标准。

### （三）按照商标的构成要素不同划分

#### 1. 传统商标

由文字、字母、数字、图形等要素或其组合构成，用以区分自然人、法人或者其他组织生产、制造、加工、拣选、经销的商品或者提供的服务与他人商品或服务的不同来源。



## 2. 非传统商标

非传统商标构成要素以人的接触、感知为基础，按照构成要素不同可分为立体商标、听觉商标（声音商标）、味觉商标（气味商标）以及触觉商标（接触性商标）、颜色组合商标等。

### （1）立体商标

立体商标，是指仅由三维标志或者含有其他要素的三维标志构成的商标。立体商标可以是商品本身的形状、商品的包装物或者其他三维标志。

### （2）听觉商标

听觉商标又称声音商标，是指以音符编成的一组音乐或以某种特殊声音作为区分不同商品和不同服务来源的标志。

### （3）味觉商标（欧盟——新剪的青草味商标）（我国不保护）

味觉商标又称气味商标，是指以某种特殊气味作为区别不同商品和不同服务项目来源的标志。

### （4）触觉商标（德国）（我国不保护）

触觉商标是指通过商标载体平整、光洁程度等区别不同商品和不同服务项目来源的标志。

### （5）颜色组合商标

单一颜色一般不具有显著特征，不能作为商标注册和保护。我国目前只接受颜色组合作为商标注册，而不接受单一颜色作为商标申请注册，单一颜色一般不具有显著特征。

## 知识点六：侵犯注册商标专用权行为的判定原则

### 1. 尊重当事人合法权益的原则

- （1）当事人自行选择纠纷解决方式。
- （2）合理界定正当使用行为。
- （3）尊重当事人在先权利。
- （4）行政处罚中给予当事人行使权利的必要条件。

### 2. 依法保护注册商标的原则

对确属注册不当应予无效宣告的商标，在该商标进入无效宣告程序后，行政机关可以中止案件查处，待商标确权终局裁定或者判决作出后再行处理，以防他人利用合法争议手段达到侵权目的。

### 3. 不以商品质量的优劣作为判定商标侵权的标准

商品质量优劣不会影响到商标侵权行为的认定。他人擅自使用与注册商标相同或者近似的商标，即使其商品质量优于商标注册人的商品质量，也应当认定为侵权行为。

### 4. 注册人违法使用不影响对商标侵权行为性质的认定

## 知识点七：著作权的一般主体

### （一）作者

作者是创作作品的公民，著作权属于作者，著作权法另有规定的除外。

创作，是指直接产生文学、艺术和科学作品的智力活动。为他人创作进行组织工作，提供咨询意见、物质条件，或者进行其他辅助工作，均不视为创作。

如无相反证明，在作品上署名的公民为作者。

### （二）视为作者的法人或者其他组织

法人或者其他组织主持，代表法人或者其他组织意志创作，并由法人或者其他组织承担责任的作品，法人或者其他组织视为作者。

如无相反证明，在作品上署名的法人或者其他组织为作者。

### （三）创作主体与原始主体以及继受主体

1. 著作权的一般主体，可以分为创作主体、原始主体和继受主体。





创作主体是作品的实际创作者：（实际干活的人）

原始主体是在作品创作完成时直接享有著作权的自然人、法人或者其他组织；

继受主体是根据法律规定或者合同约定，从原始主体处获得著作权的主体。

2. 创作主体与原始主体的关系：原始主体未必是创作主体。

受委托创作的作品，著作权的归属由委托人和受托人通过合同约定。合同未作明确约定或者没有订立合同的，著作权属于受托人。

3. 原始主体与继受主体的关系：

继受主体一般无法享有著作人身权。

### 知识点八：著作人身权的主要内容

#### 1. 发表权

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，作品一旦发表，作者就不能再行使发表权，他人也不可能侵犯发表权。

①公之于众：采用出版发行、广播、演出、口述、网络等方式使作品处于公众所知状态。

②发表权属于“一次性权利”。

#### 2. 署名权

署名权，即表明作者身份，在作品上署名的权利。原作品作者对演绎作品也享有署名权。作者行使署名权可以署真名、署笔名或者假名、不署名、变更署名形式等。

署名顺序有约从约，无约按创作作品付出的劳动、作品排列、作者姓氏笔画等确定署名顺序。

#### 3. 修改权

修改权，即修改或者授权他人修改作品的权利。修改权的行使方式包括自己修改、授权他人修改、禁止他人修改作品等。

权利范围仅涉及对作品内容局部的变更以及文字、用语的修正。修改的结果既不涉及对作品的歪曲和篡改，也不涉及改编的新作品。（对作品的小修小补，不涉及实质）

对修改权的限制——以下修改行为不侵权：

①报社、期刊社可以对作品作文字性修改、删节，只要不涉及对内容的修改，则无须经过作者许可。

②著作权人许可他人将其作品摄制成视听作品的，视为已同意对其作品进行必要的改动。

③计算机软件的合法复制品所有人有权为了把该软件用于实际的计算机应用环境或者改进其功能、性能而进行必要的修改。但只能自用，不能提供给任何第三人。

#### 4. 保护作品完整权

保护作品完整权，即保护作品不受歪曲、篡改的权利。

以是否从根本上改变作者的原意及其所表达的思想感情为标准。

### 知识点九：著作财产权的主要内容

#### 1. 复制权

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。

①在有形物质载体上再现作品；

②作品应当持久稳定的被“固定”。（临时复制不受复制权规制）

例如，从“平面到平面”、从“平面到立体”、从“立体到平面”、从“立体到立体”、从“无载体到有载体”。

#### 2. 发行权——转移载体的所有权

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。

向公众提供作品的原件和复制件，发生有形载体的所有权转移。

作品的原件或者经授权制作的合法复制件一经著作权人许可首次向公众销售与赠与之后，著作权人就不能控制该原件或者复制件的再次流转。（权利穷竭）

### 3. 出租权——转移载体的占有

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，计算机软件不是出租的主要标的的除外。

出租权构成发行权用尽原则的例外。

①向公众出租视听作品、计算机软件需要经过权利人的许可；②录音、录像制作者享有出租权；表演者享有出租权；③出租权只发生作品载体的转移占有。

公开传播权：不转移载体所有和占有，向公众传播作品，使公众得以欣赏或使用作品内容的权利。包括展览权、表演权、放映权（现场进行的传播）、广播权、信息网络传播权（不在最初传播地的公众）

### 4. 展览权

公开陈列美术作品、摄影作品的原件或者复制件的权利。

①美术作品、摄影作品的权利人享有展览权。

②作品载体的转移不产生著作权的转移，但原件所有人有权进行展览。

### 5. 表演权

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。表演包括现场表演与机械表演。

表演权不同于表演者权，表演者权是表演者对其表演所享有的一项邻接权。

例如在商场、飞机、酒店等地播放权利人作品，应当经权利人同意。

### 6. 放映权

通过放映机、幻灯机等技术设备公开再现美术、摄影、视听作品等的权利。

美术作品、摄影作品、视听作品的权利人才享有放映权。

例如在宾馆、餐厅、飞机、学校及机关公开播放电影应当经著作权人许可并付费。

### 7. 广播权

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。

①有线和无线方式直接传播和转播。

②收到广播的节目后，通过设备在公开场合进行传播。

③将录音制作者制作的录音制品进行广播，应经向录音制作者支付报酬。

### 8. 信息网络传播权

以有线或者无线方式向公众提供，使公众可以在其个人选定的时间和地点获得作品的权利。

①交互式；②著作权人、表演者、录音、录像制作者、广播电台电视台享有信息网络传播权。

### 9. 摄制权

以摄制视听作品的方法将作品固定在载体上的权利。

摄制——产生视听作品

录制——产生录音录像制品

### 10. 改编权

改变作品，创作出具有独创性的新作品的权利。作者未经许可在其作品中使用了原作品的表达，但并未形成新作品的，属于复制行为，不受改编权控制。

### 11. 翻译权

作品从一种语言文字转换成另一种语言文字的权利。翻译是一种独创性活动，机械的转化不是著作权法意义上的翻译，而是复制。

## 12. 汇编权

作品或者作品的片段通过选择或者编排，汇集成新作品的权利。汇编也是一种独创性活动，如在作品或者作品片段的选择或者编排方面缺乏独创性，则不属于汇编行为，如对作品的编排仅按照拼音顺序进行。

### 知识点十：著作权国际保护的基本原则

#### （一）独立保护原则

《伯尔尼公约》第五条规定，除本公约条款外，保护的程序以及为保护作者权利而向其提供的补救方法完全由被要求给以保护的国家的法律规定。

著作权地域性并未保护，仅是为推动著作权的国际传播。

#### （二）自动保护原则

《伯尔尼公约》第五条的规定，自动保护原则是指著作权法上规定的权利的享有和行使无须履行任何手续，也无论作品起源国是否存在保护。

#### （三）国民待遇原则

国民待遇原则是指一国应将其现在给予和今后可能给予本国国民的著作权保护给予其他成员国国民。

根据《伯尔尼公约》，以下作者可以享受国民待遇：

①作者为成员国的国民或者在成员国国内有惯常住所，无论其作品是否已经出版；

②作者为非成员国的国民，其作品首次在一个成员国出版，或在一个非成员国和一个成员国同时出版。

一个作品在首次出版后 30 天内两个或两个以上国家内出版，则该作品应视为同时在几个国家内出版。

#### （四）最低保护标准原则

最低保护标准原则是指一国给予其他成员国国民的著作权保护应当满足国际公约规定的最低保护标准。

最低保护标准原则是对国民待遇原则的重要补充。