

专利基础知识介绍

一. 专利权的概念、类型、区别

什么是知识产权？

知识产权是指智力劳动者对其智力劳动成果所依法享有的占有、使用、处分和收益的权利。

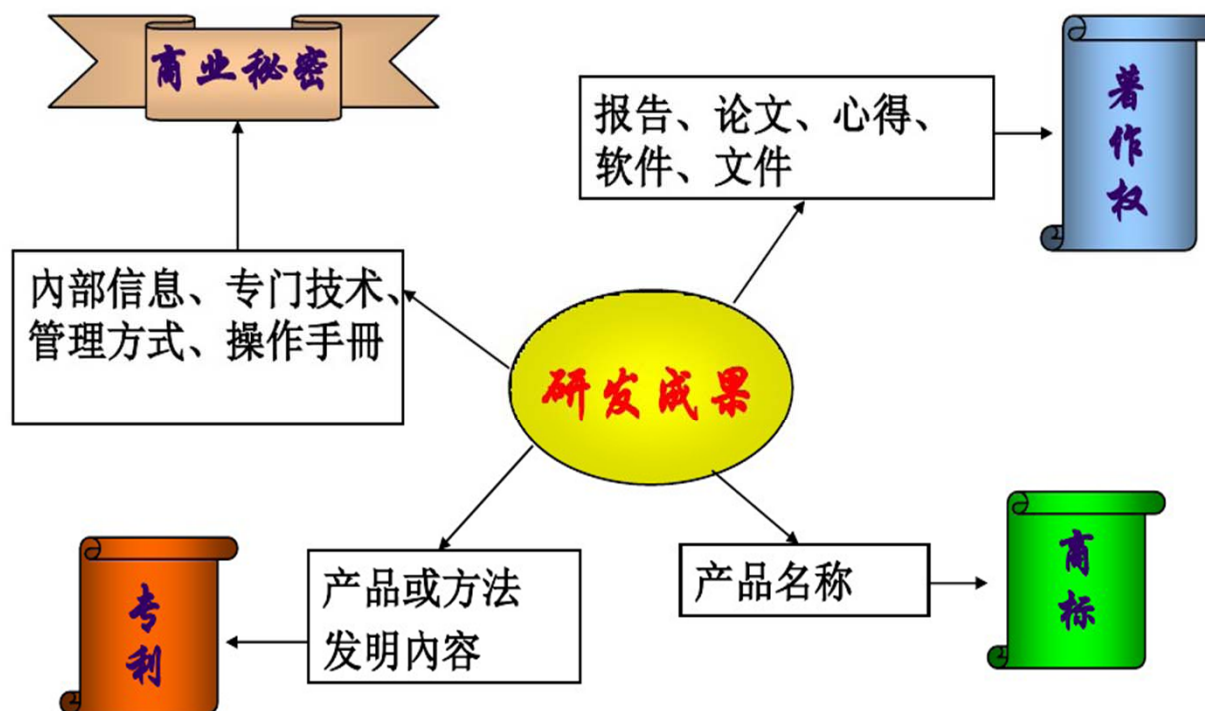
涉及领域：工业、科学文学或艺术领域

覆盖范围：一切智力活动所创造的成果

知识产权的种类：

- ✧ 专利权
- ✧ 商标权
- ✧ 著作权（计算机软件著作权）
- ✧ 商业秘密
- ✧ 集成电路布图设计图
- ✧ 植物新品种权
- ✧ 地理标志权
- ✧ 商号权及其它

* 研发成果知识产权表现形式



什么是专利？

专利是指各国专利局对提出专利申请的=发明创造经依法审查合格后，向专利申请人授予的、在一点时间内对该项发明创造所享有的权利。

专利是知识产权体系中的一个重要组成部分，是对研发成果进行保护的最佳形式之一。

主要特点：

1. 先申请制

A和B先均独立研发出一项发明创造成果，专利权授予最先申请的人。

2. 独占性

占有、使用、处分和收益的权利（无形资产）。

3. 时间性

专利权在一定时间内有效。

4. 地域性

在中国提出申请并获得的专利权，仅在中国获得保护。

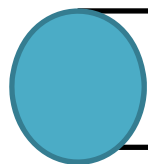
对地域性的理解

- ✳ 在中国获得保护，指的是中国大陆地区。如需在港、澳、台获得保护，需要分别申请港、澳、台的专利。
- ✳ 没有国际专利，只有国际专利申请（PCT）
- ✳ 有某些地域性专利，如欧洲专利

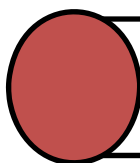
对专利的误解

- ✳ 只有全新的技术才能申请专利——实际上，对现有技术的改进、创新都可以申请专利。
- ✳ 申请专利前在报刊上发表过同样的内容，只要作者相同就没问题——实际上，已经发表的结果就属于现有技术，无法再就同样内容申请专利。

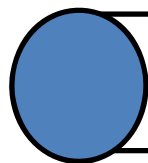
专利的类型



发明专利



实用新型专利



外观设计专利

发明专利：对产品、方法或者其改进所提出的新的技术方案。

（发明型专利技术含量高，发明人所花费的创造性劳动最多，新产品及其制造方法、使用方法都可以申请）

- ◇ **产品**：物品、物质、材料、工具、装置、设备等；
- ◇ **方法**：制造方法、加工方法、测量方法、使用方法、通讯方法、处理方法以及将产品用于特定用途的方法。

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。

（只要有一些技术改进就可以申请，只有涉及产品构造、形状或其结合时，才可以申请）

产品的形状：可以是对产品三维形态的空间外形所提出的技术方案，例如对凸轮形状、刀具形状作出的改进，也可以是对产品二维形态所提出的技术方案，如对型材的断面的改进。（例外：平面、无确定形状的产品）

产品的构造

机械构造：构成产品的零部件的相对位置关系、联接关系和必要的机械配合关系等；
线路构造：构成产品的元器件之间的确定连接关系。

外观设计：对产品的形状、图案、或者其结合以及色彩与形状、图案的结合所作出的富于美感并适于工业上应用的新设计。

（主要是针对产品外观、形状、图案、色彩及组合的新设计，并适用于工业应用）

三者的不同之处

◆本质上的不同：

发明和实用新型属于技术方案；
外观设计则是一设计方案。

◆法律要件的不同：

外观设计具有新颖性、独创性、实用性和富于美感；

发明和实用新型具有“专利性”，即新颖性、
创造性和实用性。

发明与实用新型的区别（我们申请的一般都是发明专利）

定义上

- **发明：**分为产品发明专利和方法发明专利。
 - A) 产品发明专利是指以物质形式出现的发明。
 - B) 方法发明专利是指以程序或者过程形式出现的发明
- **实用新型：**只限于产品发明的一部分，即有一定形状或者构造的产品。不能是一种方法，例如生产方法、试验方法等，也不能是没有固定形状的产品，如药品、化学物质等；也不能是没有固定形状的产品。
- 所有实用新型申请都可以申请发明专利，反之不然。
- 对实用新型的创造性要求不太高，而实用性较强。

其他方面

专利类型 比较	发明	实用新型
审查制度	实质审查制	初步审查
审批流程	较长	较短
费用	较高	较低
保护强度	强	弱
保护期限	20年	10年

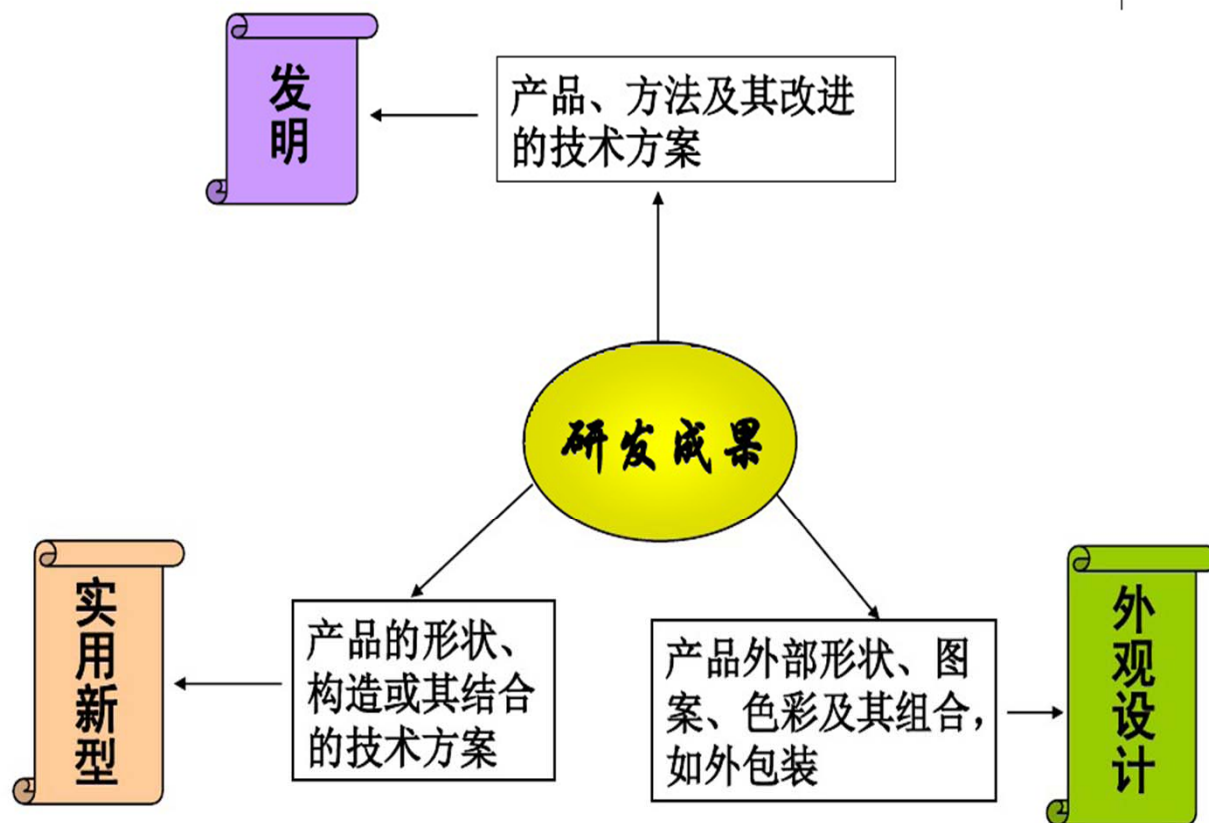
一项技术成果应申请发明还是实用新型？



应考虑：

- 保护的主体——属于方法，材料，结构，系统？
凡是申请实用新型的都可以申请发明，可以申请发明的不一定能申请实用新型。
- 创造性——是否具备突出的实质性特点和显著的进步
申请人要忠实地提供背景技术，代理人申请前的检索
- 其它——审查时间，费用
- 同时申请发明及实用新型

客体—什么能申请专利?



发明的分类:

产品发明: 最终表现形态是一种实物, eg:电灯; 电话;
“用途发明”仍属产品发明, eg:DDT (1874齐德勒;
1937繆勒)

方法发明: 最终表现为一种实现了某种技术效果的程序或者步骤。eg:基因工程制造乙肝疫苗。

用途发明: 发现已知物质的新属性和新用途, 利用该新属性/用途制作成新物质, 应用于新用途。

发明的分类:

原始发明 (从0到1的发明)

改进发明 (从1到10的发明)

二、专利申请流程

专利审查制度

形式审查制：

对专利申请只进行形式上的审查，对专利实质性条件不进行审查。目前完全实行形式审查制的国家极少。

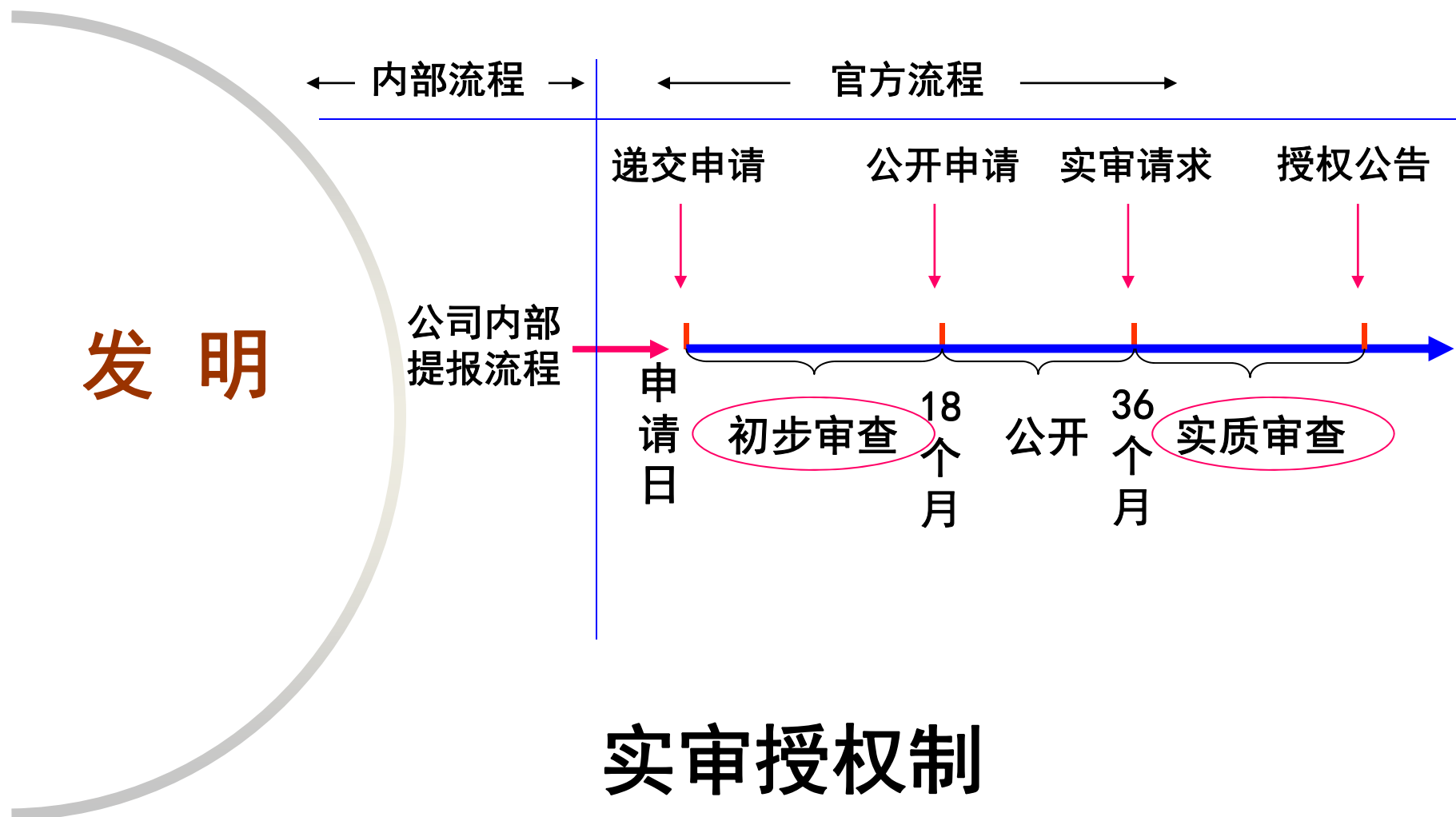
实质审查制：

1. 保密审查制：授权前不公开。eg：美国、加拿大

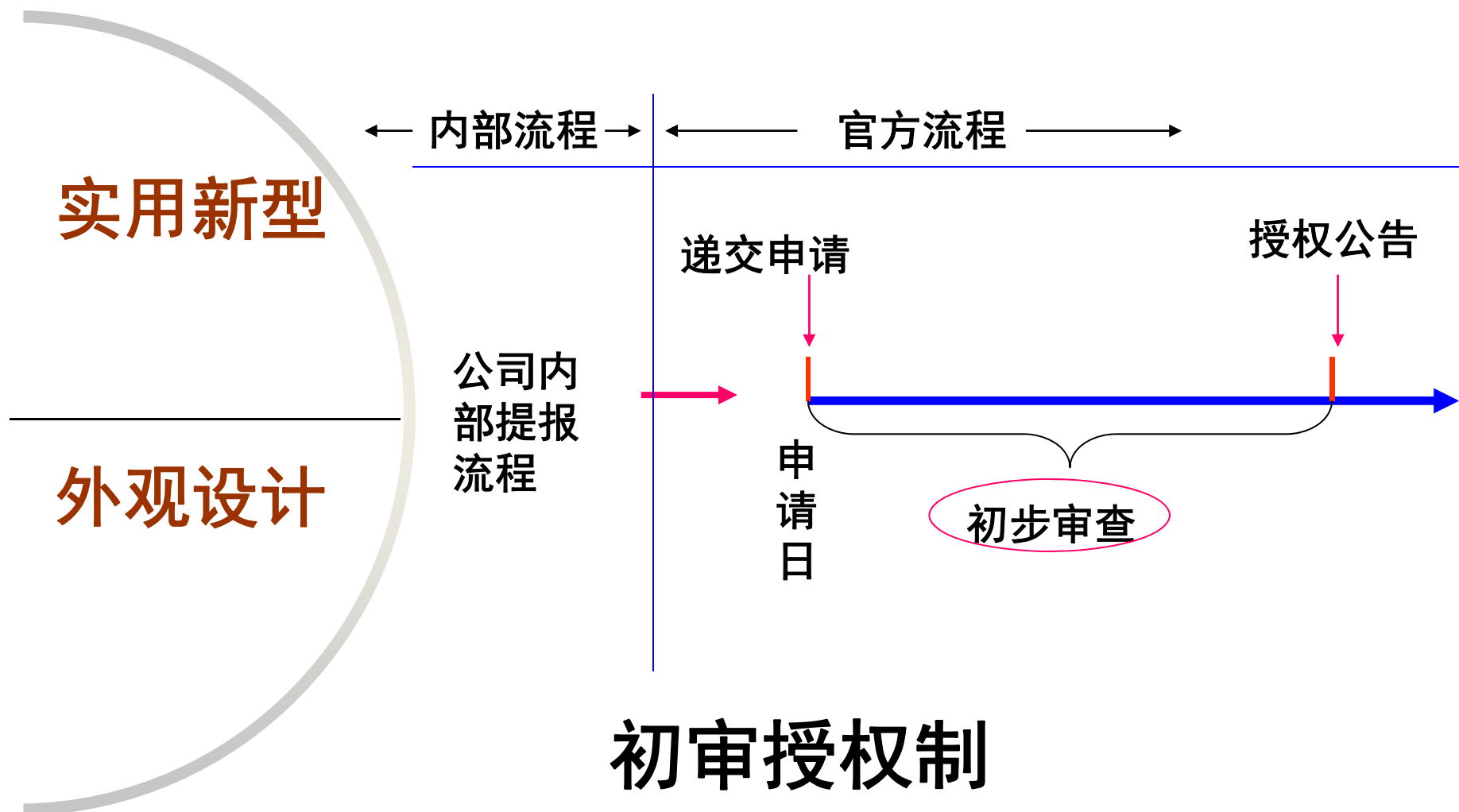
早期公开，迟延审查制：
形审合格后满18M即公开，
但直到申请人提出申请时
才进行实质审查。

2. 公开审查制：授权前即将申请文件对公众公开。

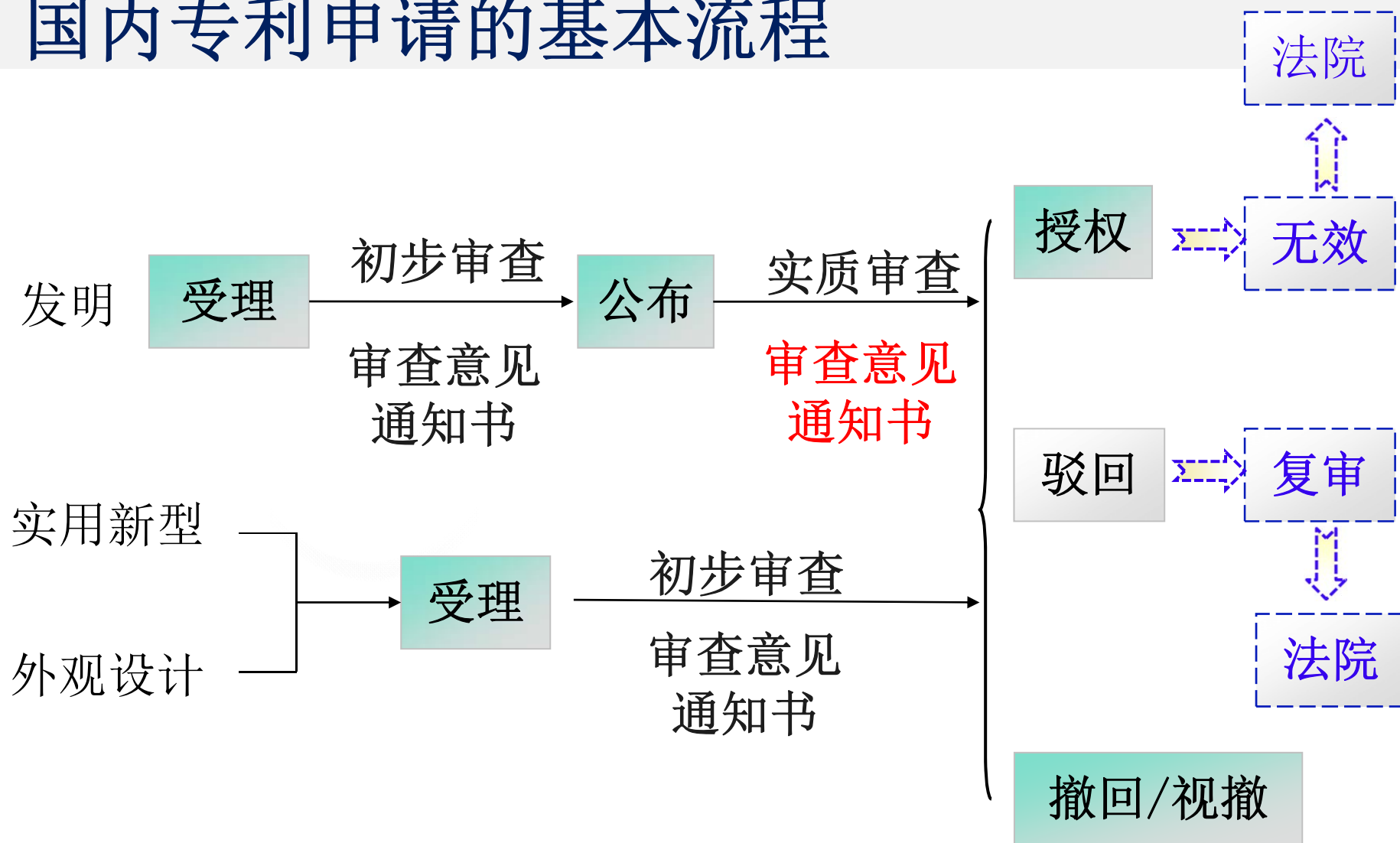
■ 专利审查流程



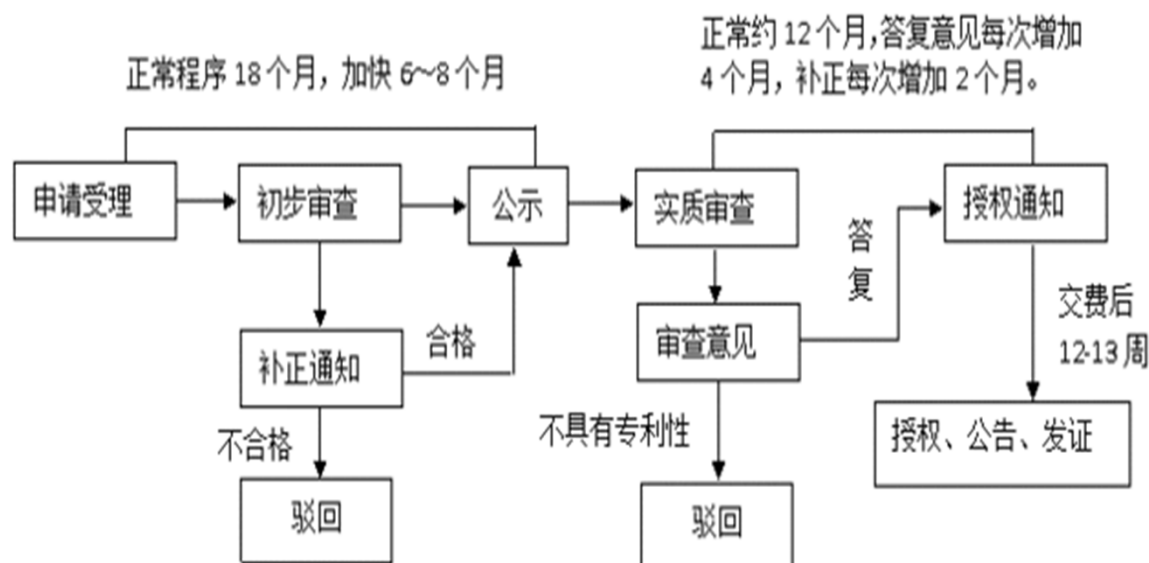
■ 专利审查流程



国内专利申请的基本流程



发明专利申请一般流程及时间节点

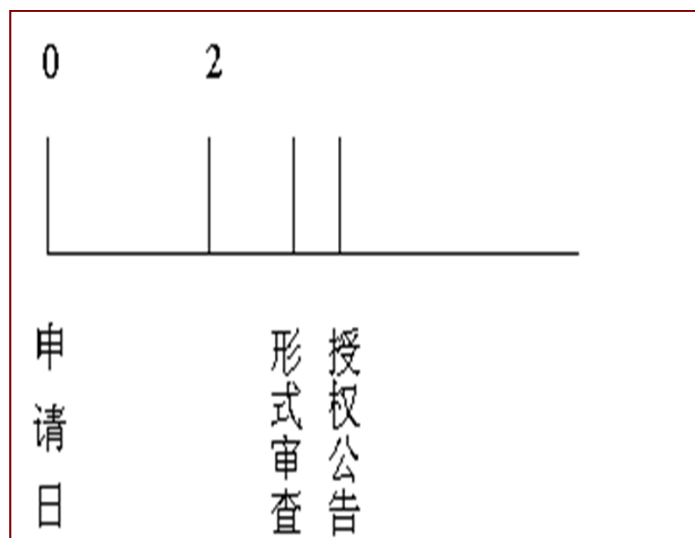


早期公开，迟延审查：专利局先进行形审，经审查合格者18个月（提前公开的是6个月）后即向社会公开，但直至申请人提出申请后才进行实质审查。

实用新型和外观设计申请流程

形式审查制：只经过初审，通过即发证。

初审内容：申请文件；格式及内容；申请人资格；申请的主题是否受保护；是否属于新型或设计专利；单一性；新颖性；申请费用是否缴纳等。



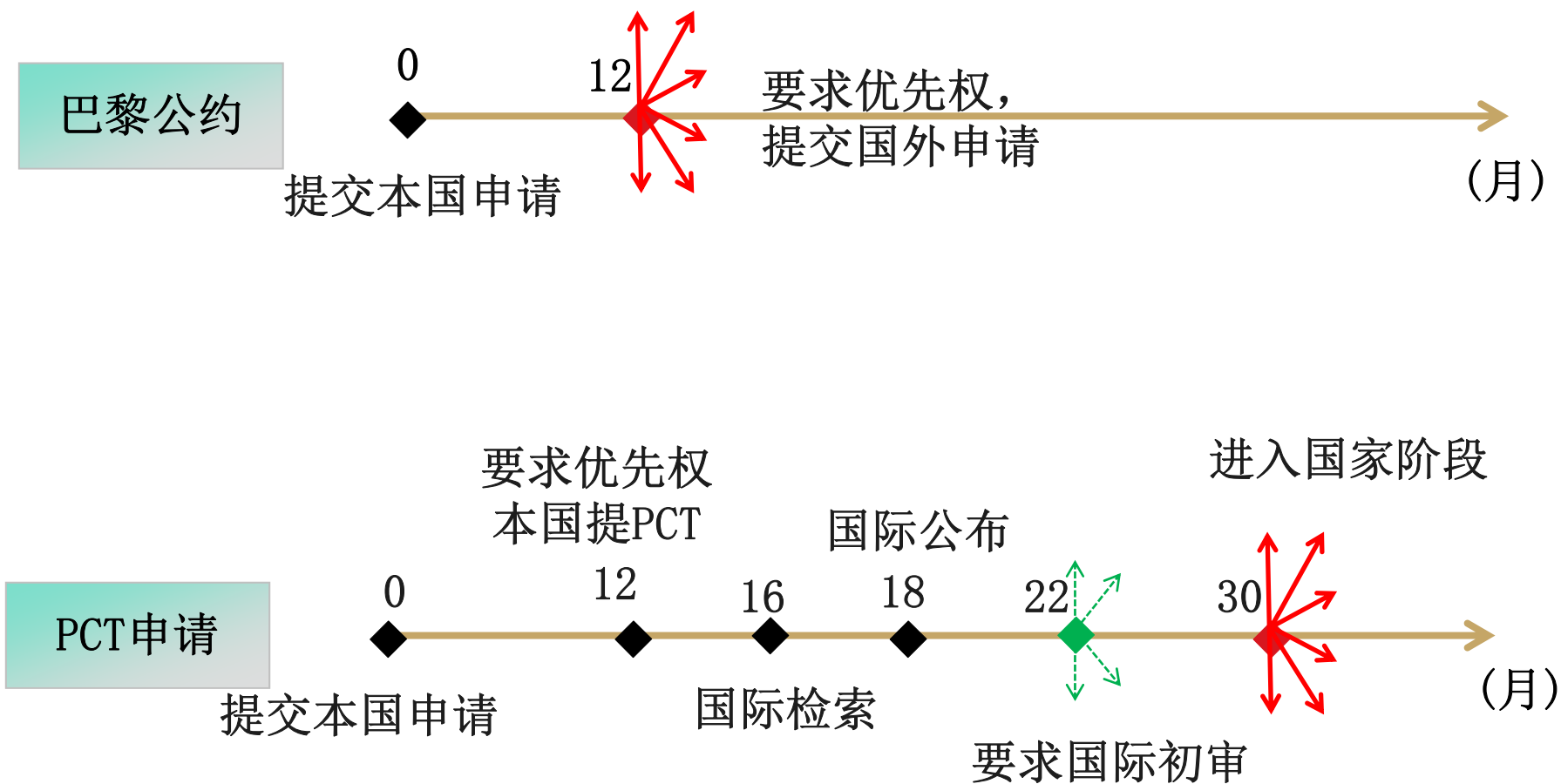
专利授权所需时间（仅供参考）

	审查流程		授权时间
发明	初审	实审	2-4年
实用新型	初审	无	6-10个月
外观设计	初审	无	4-8个月

专利申请各节点官文及其下发时间

类型	受通	初审合格通知书	公开&实 审 通知书	授权&登 记 印刷通知	证书
发明	电子版 当天 纸质一 周	1月左右	正常 18月 (提前公开 6月)	2年	授权通知 书后 2月 左 右
实用新型&外 观设计	同上	无	无	3-4月	授权通知 书后 2月 左 右

向国外申请专利的基本流程



专利权的最终授予，仍然由各个国家独立完成，授权时间根据各国情况决定

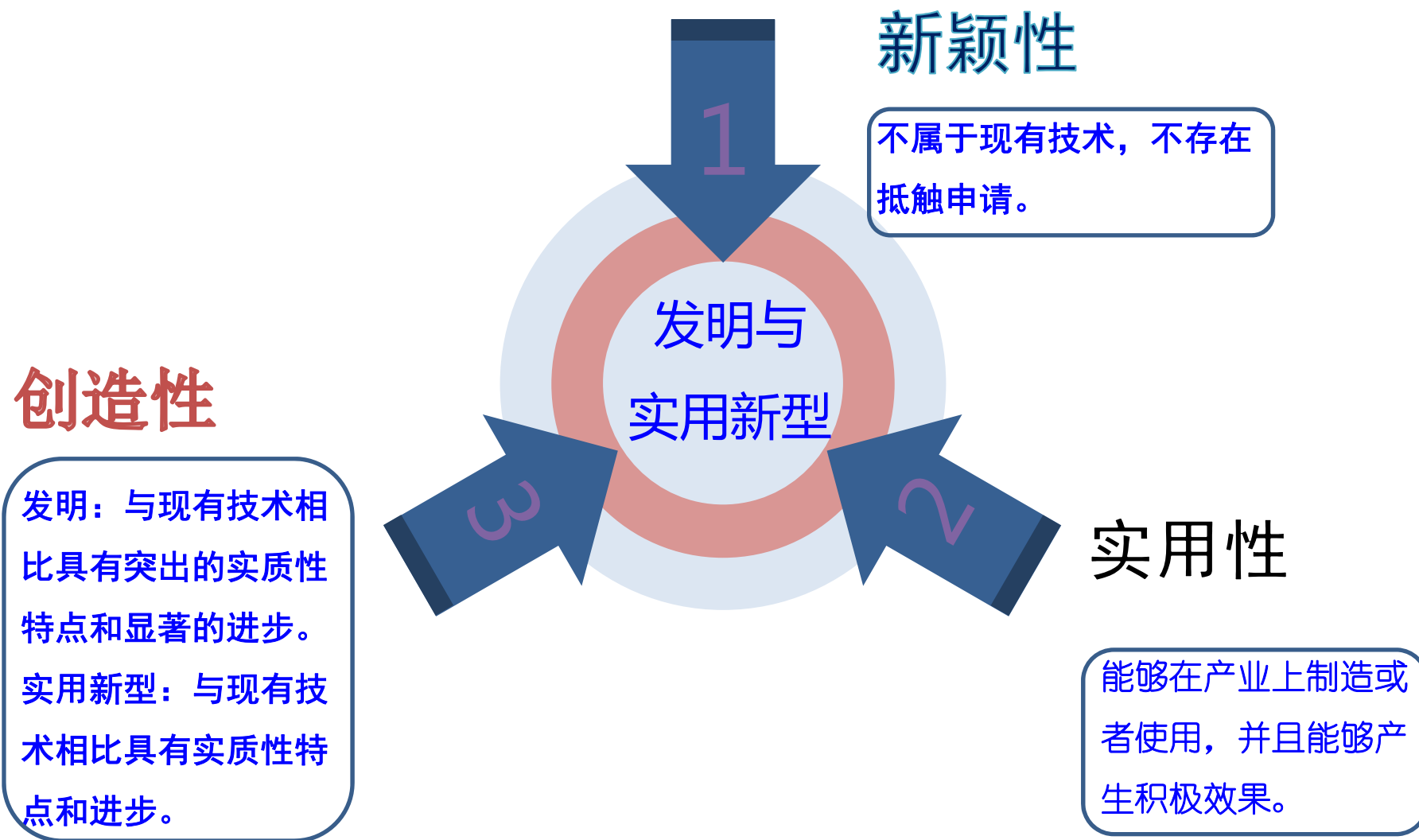
发明专利授权前，申请人将其发明申请公开后，对于他人使用其发明的情况能否进行维权保护？

临时保护制度：发明专利申请公布后，申请人可以要求实施其发明的单位或者个人支付适当的费用。（《专利法》第十三条）

如何救济： 1.授权前知道或应当知道，授权后诉讼时效；
2.授权后知道或应当知道，从知或应知时起算两年诉讼时效。

三、专利授权的实质性条件

专利授权的实质性条件



新颖性的概念：（专利法的二十二条第二款）

新颖性，是指该发明或者实用新型不属于**现有技术**；也没有任何单位或者个人就同样的发明或者实用新型在申请日以前向专利局提出过申请，并记载在申请日以后（含申请日）公布的专利申请文件或者公告的专利文件中。

现有技术（无地域限制）

根据专利法第二十二条第五款的规定，现有技术是指申请日以前在国内外为公众所知的技术。现有技术包括在申请日（有优先权的，指优先权日）以前在国内外出版物上公开发表、在国内外公开使用或者以其他方式为公众所知的技术。

判断新颖性的原则

同样的发明或者实用新型；

如果被审查专利申请的技术方案与对比文件的 技术方案技术领域、所解决的技术问题、技术方案 和预期效果实质上相同，则认为两者为同样的发明或者实用新型。

注意：“技术方案实质上相同”是核心

新颖性

- ◆ 不属于现有技术
- ◆ 没有任何单位或者个人就同样的发明或者实用新型在申请日以前向国务院专利行政部门提出过申请，并记载在申请日以后（含申请日）公布的专利申请文件或者公告的专利文件中。（抵触申请）

现有技术（设计）

现有技术（设计）：是指申请日以前在国内外为公众所知的技术（设计）。

- ◆ **时间界限**：申请日或优先权日
- ◆ **公开方式**：出版物公开、使用公开、和以其他方式公开（口头公开等：如口头交谈、报告、讨论会、广播、电视、电影等等）（某些公开方式不一定适用于外观设计）
- ◆ **地域界限**：无地域限制

上位概念与下位概念（当区别仅在于以下技术上时）

本权利要求	已知对比文件	新颖性
上位概念（金属）	下位概念（铜）	无
铁	铜	有
下位概念（氯）	上位概念（卤素）	有
氯	氟	有

【例】

本专利申请的权利要求：

一种带护套挂锁，金属锁体上套有护套。

对比文件公开：

一种带护套挂锁，黄铜锁体上套有黑色乙烯基树脂护套。

结论：本专利申请的权利要求没有新颖性

【例】

✱发明专利申请：

一种桌子，包括桌面和桌腿，桌面是圆形。

对比文件1：✱一种桌子，包括桌面和桌腿。（不影响发明的新颖性）

对比文件2：✱一种桌子，包括桌面和拱形桌腿，桌面是圆形。（影响发明的新颖性）

对比文件3：✱一种桌子，包括桌面和桌腿，桌面是圆形，桌子的材料是木材。（影响发明的新颖性）

(发明+实用新型)

▲单独对比

♣新颖性

新颖性是指该发明或者实用新型不属于现有技术。**例如：**

	新申请方案	现有1篇文献方案	新颖性
情形一	A+B+C	A+B	√
情形二	A+B+C	A+B+C	×
情形三	A+B+C	A+B+C+D	×

创造性

是指同申请日以前已有的技术相比，该发明有**突出**的实质性特点和**显著**的进步，该实用新型有实质性特点和进步。

判断创造性的原则

根据专利法第二十二条第三款的规定，判断发明是否具备创造性，应当判断发明是否具有突出的实质性特点，同时还应当判断发明是否具有显著的进步。

在评价发明是否具备创造性时，不仅要考虑发明的技术方案本身，而且还要考虑发明所属技术领域、所解决的技术问题和所产生的技术效果，将发明作为一个整体看待。

与新颖性“单独对比”的判断原则不同，判断创造性时，将一份或者多份现有技术中的不同的技术内容组合在一起对要求保护的发明进行评价。

如果一项独立权利要求具备创造性，则不再判断该独立权利要求的从属权利要求的创造性。

【例】

本申请的权利要求：一种杯子，包括杯体和杯盖，其特征在于，该杯子还包括手柄。

对比文件1公开了一种杯子，包括杯体和杯盖。

对比文件2公开了一种杯子，包括手柄。

本申请



破坏创造性



对比文件1



对比文件2

本申请有新颖性，但没有创造性

♣创造性

创造性是指与现有技术相比，该发明具有突出的实质性特点和显著的进步，该实用新型具有实质性特点和进步。

▲结合对比

	新申请方案	现有文献1方案	现有文献2方案	创造性
情形一	A+B+C	A+B	C	X
情形二	A+B+C	A+B	C+D	X
情形三	A+B+C	A+B	D	√

▲重要条件：文献1与文献2相结合得到新申请方案对所属技术领域的技术人员来说是非显而易见的

▲要求：创造性上，发明>实用新型

实用性

该发明或者实用新型能够在产业上制造或者使用，并且能够产生积极效果。

实用性是一个抽象的概念，实践中往往通过反面的条件来判断，如果发明或者实用新型专利申请有下面这些条件的，应当认为不具备实用性。

- ◆ 无再现性
- ◆ 违背自然规律
- ◆ 利用独一无二的自然条件的产品
- ◆ 人体或者动物体的非治疗目的的外科手术方法
- ◆ 测量人体或者动物体在极限情况下的生理参数的方法
- ◆ 无积极效果

与新颖性、创造性相比，实用性条件较为容易满足，以缺乏实用性来驳回一件专利申请或者宣告专利权无效的情况相对较少，因此，过去人们对实用性条件不是很重视，认为这个条件可有可无。但是，随着专利制度的不断发展，尤其是医药技术、生物技术的发展，有关专利申请数量大增，实用性标准的作用有了新的体现。

不授予专利权的主题

- ❖ 不属于专利法意义上的发明创造 (Ru1. 2) →
- ❖ 违反国家法律的发明创造
- ❖ 违反社会公德的发明创造
- ❖ 妨害公共利益的发明创造
- ❖ 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
- ❖ 科学发现
- ❖ 智力活动的规则和方法
- ❖ 疾病的诊断和治疗方法
- ❖ 动物和植物品种
- ❖ 用原子核变换方法获得的物质
- ❖ 对平面印刷品的图案、色彩或者二者的结合作出的主要起标识作用的设计。

正面定义

反面排除

四、申请日及申请文件

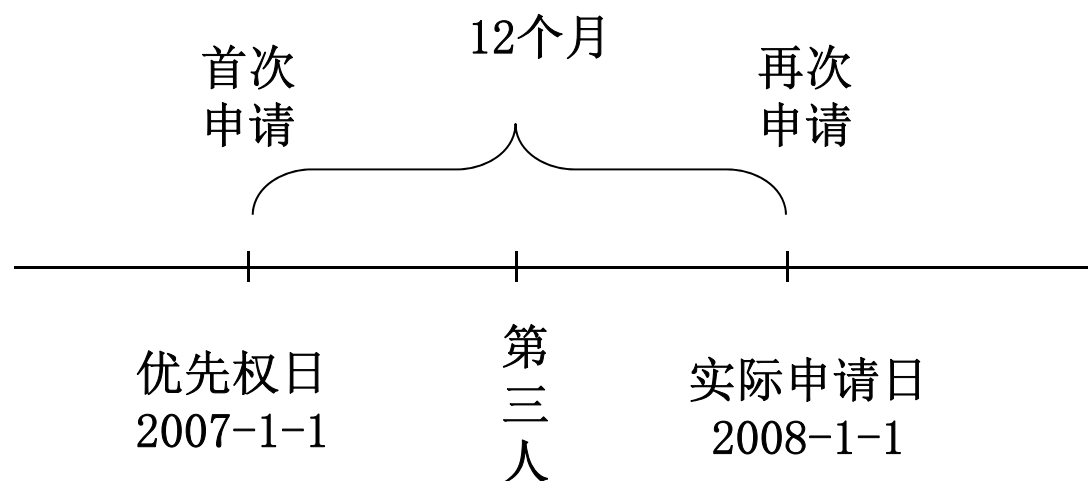
申请日的确定

- ◆对于面交的专利申请，以国家知识产权局收到专利申请文件之日为申请日
- ◆对于寄交的申请，以寄出的邮戳日为申请日

不同申请人同一天递交申请的解决：1. 双方协商解决
2. 协商不成，双方均不予授权。

优先权

定义：申请人在某个成员国第一次提出申请后，在一定期限内又就相同主题向其他成员国申请的，其申请具有优先地位。



发明和实用新型的优先权（国内、国外）为12个月；外观设计只有国外优先权，为6个月。

宽限期

申请日（优先权日）以前发明创造的某些公开在一定条件下不影响其新颖性和创造性。（6个月）

适用情形：

- 在中国政府主办或者承认的国际展览会上首次展出
- 在规定的学术会议或者技术会议上首次发表的
- 他人未经申请人同意而泄露内容

其他

◆注意各种期限

- ✓ 答复各类通知书的期限
- ✓ 缴纳费用的期限
- ✓ 权利恢复的期限
- ✓ 期限延长的请求

中国专利申请所需资料

专利申请文件

发明与实用新型

- (一) 请求书
- (二) 说明书摘要
- (三) 摘要附图
- (四) 权利要求书
- (五) 说明书
- (六) 说明书附图
- (七) 专利代理委托书

外观设计

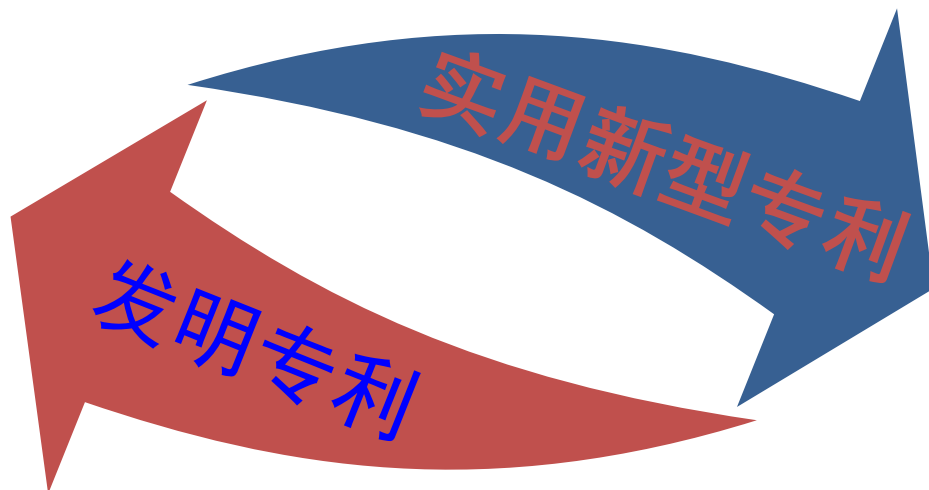
- (一) 请求书
- (二) 外观设计图片、照片
- (三) 外观设计简要说明
- (四) 专利代理委托书

五、发明及实用新型专利 一打二申请

一打二申请：

针对**产品结构的改进**，一项技术方案**同时申请**发明专利和实用新型专利

客户技术方案本身
技术含量较高，单
纯申请实用新型较
为可惜。



客户技术方案本身
比较薄弱，但坚持
申请发明专利，为
了确保客户至少能
够获权实用新型。

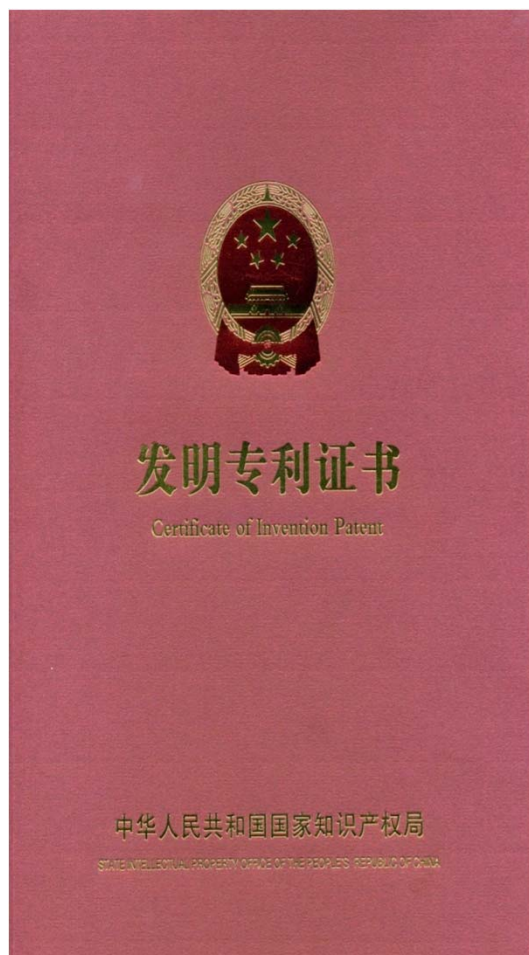
一打二申请的好处

1. 快速获得授权，不耽误产品上市时间，能够在最短时间内获得一项专利权，并以此打击竞争对手，抢占市场；
2. 防止发明专利不予授权，技术对外公开后丧失技术优势。

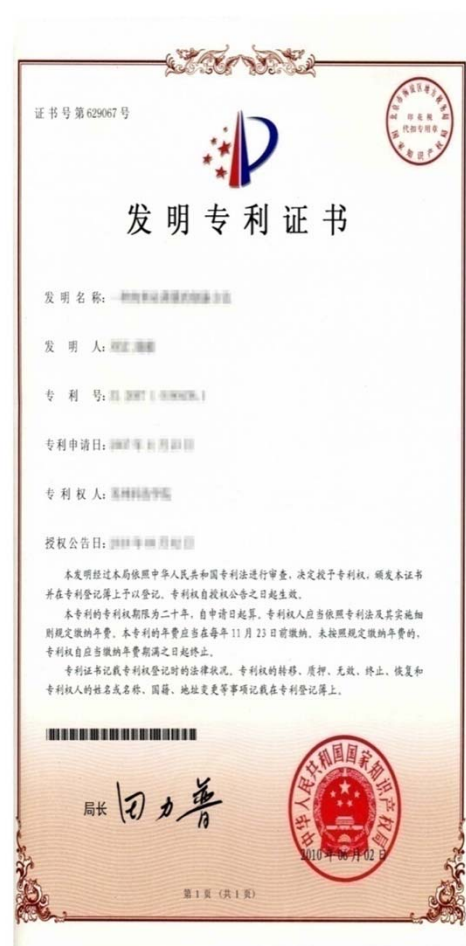
法律依据

《专利法》第九条：同样的发明创造只能授予一项专利权。但是，同一申请人同日对同样的发明创造既申请实用新型专利又申请发明专利，先获得的实用新型专利权尚未终止，且申请人声明放弃该实用新型专利权的，可以授予发明专利权。

发明专利证书封面

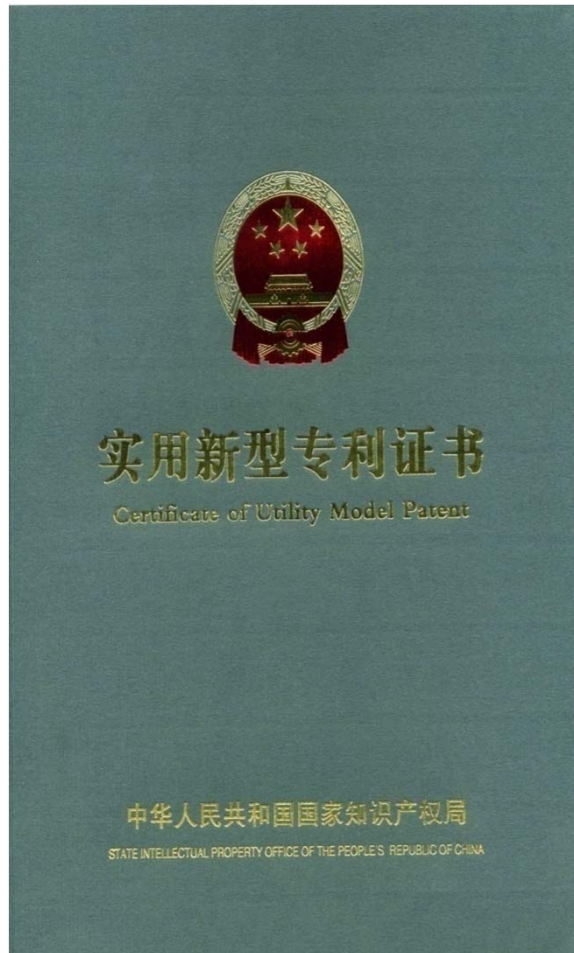


发明专利证书扉页

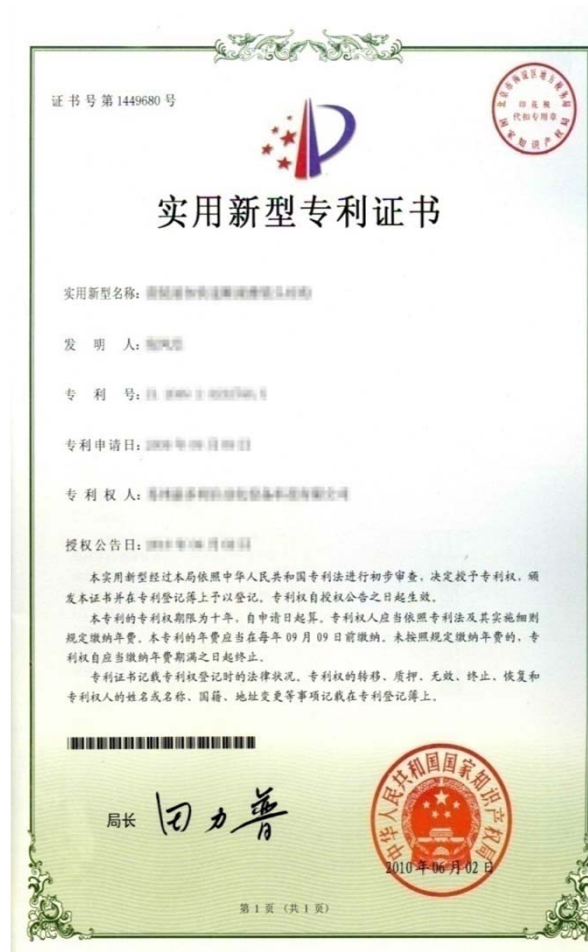


发明专利权期限：**20**
年（自申请日起算）

实用新型专利证书封面

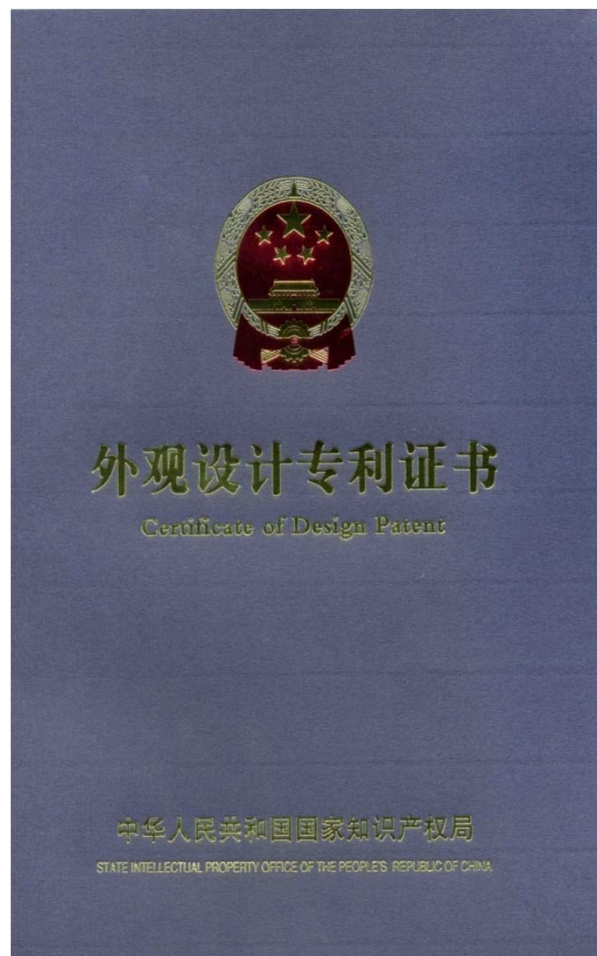


实用新型专利证书扉页

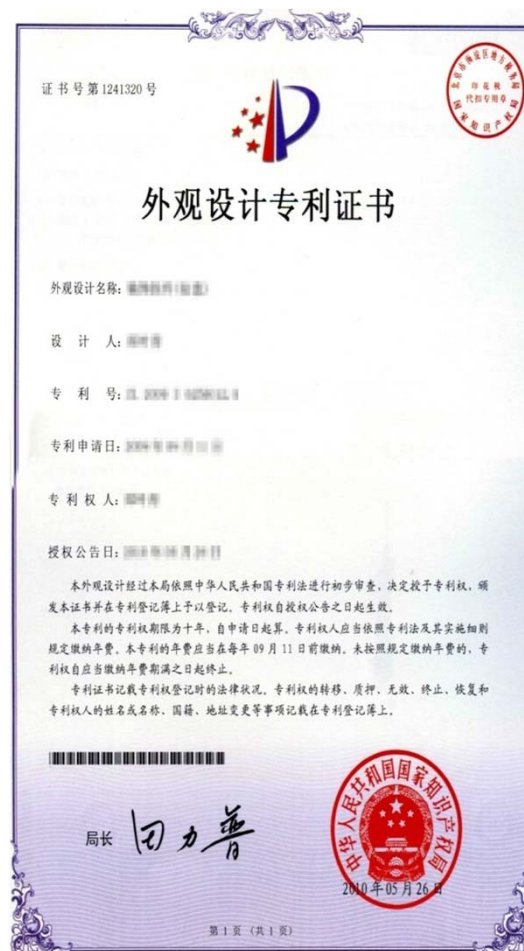


实用新型专利权期限：
10年（自申请日起算）

外观设计专利证书封面



外观设计专利证书扉页



外观设计专利权期限:
10年（自申请日起算）