

2008 年华东政法大学知识产权法学考研试题

一、名词解释与概念辨析（共 20 分，每题 5 分）

1. 职务发明
2. 商标假冒与反向假冒
3. 表演权与表演者权
4. 录像制品

二、简答题（共 30 分，每题 6 分）

1. 简述专利实施许可及类型
2. 简述发明与实用新型的相异点
3. 简述商标权的终止及事由
4. 简述外国人的作品在何种情况下可收到我国《著作权法》的保护
5. 简述合作作品的著作权的归属与行使规则

三、论述题（共 40 分，每题 10 分）

1. 论述知识产权的基本特征
2. 论述专利实质审查制度
3. 论述“发行权用尽原则”的内容及理论依据
4. 论述我国《著作权法》中“制作录音制品法定许可”的内容和立法目的，并对该规定进行评述

四、案例分析（共 60 分，每题 30 分）

1. 浙江省龙游县张炎食品厂创业之始，厂长张樟炎就开始在其生产的发糕、馒头上使用“张炎”商标。据其介绍，“张炎”一词主要来自他从小叫到打的乳名，是当地人对他的习惯称呼。“张炎”商标也一直处于默默无闻的状态。1999 年，张炎食品厂的发糕年产量已达到 80000 笼以上，其生产的发糕已在当地及附近地区具有一定的市场占有率。伴随着产品市场占有率的提高和广告宣传，“张炎”商标在当地具有一定的知名度。由于该厂一直以“张炎”品牌打广告宣传，在其生产的发糕包装上也一直使用该商标，当地工商部门从 1996 年到 2000 年期间曾多次上门动员其将未注册的“张炎”商标申报注册。然而，张樟炎却认为，自己的小本生意，利润微薄，又是季节性生产，也可以照样使用，等到形成一定市场规模的时候再注册也不迟。2000 年 1 月，当地同样生产发糕产品的龙游中粮发糕有限公司向国家工商行政管理总局商标局以“张炎”商标在食品类别的商品上进行了申报注册，并被商标局正式受理。等到张樟炎自己到工商部门要求将使用多年的“张炎”商标申报注册时，已是当年 2 月份，张樟炎痛失商标申报在先权。张炎食品厂向商标局对中粮发糕有限公司申报的商标提出异议，并被受理。

请回答下列问题：

(1) 商标局受理龙游中粮发糕有限公司商标注册申请后，商标局将会按何种程序对“张炎”商标申请案进行审查？

(2) 张炎食品厂向商标局对中粮公司申报的商标提出异议，其异议的理由是什么？法律及法律依据是什么？商标局将会作何处理？

2. A 创作了一首歌曲，B 是歌星，经 A 许可在演唱会上公开演唱该歌曲，C 是音像公司，在征得 A 和 B 许可后对 B 的现场演唱进行了录音，并将其制作 CD 公开发行。D 也是

一家音像公司，未经 A、B、C 许可擅自批量复制 C 发行的正版 CD 并销售。E 是一家夜总会，在市场上购买了 C 公司发行的正版 CD 后，在营业时间作为背景音乐播放，未征得 A、B、C 任何一方许可，也未向其中任何一方支付报酬。F 是一家音像出租店在市场上购买了 C 公司发行的一批正版 CD 后，未征得 A、B、C 任何一方许可，也未向其中任何一方支付报酬，就向公众出租该批 CD。

请问答下列问题（回答时必须说明理由，展开分析，否则不能得分）

(1) D 的行为是否构成对 ABC 的侵权？如认为构成侵权，请说明侵犯了何者的专有权利？

(2) E 的行为是否构成对 ABC 的侵权？如认为构成侵权，请说明侵犯了何者的专有权利？

(3) F 的行为是否构成对 ABC 的侵权？如认为构成侵权，请说明侵犯了何者的专有权利？