

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：13020091150353

UDC _____

廈門大學

碩 士 学 位 论 文

商标与商号的权利冲突问题研究

Research on the Problem of the Right Conflict of the
Trademark and Trade name

王春阳

指导教师姓名：林秀芹 教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2011年4月

论文答辩时间：2011年5月

学位授予日期：2011年6月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2012年4月

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为()课题(组)的研究成果，获得()课题(组)经费或实验室的资助，在()实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

商标与商号是当今社会两种重要的商业标识。它们具有识别作用、又都是商誉的载体，有很高的市场价值。然而两种标识却有可能由相同的文字构成，而且由于我国的社会主义市场经济体制还没足够完善，其中的经济管理制度、法律制度都还存在着一定的漏洞与缺陷，导致商标与商号的权利冲突现象频繁发生。虽然《商标法》、《反不正当竞争法》以及相关法律法规对冲突进行了预防与规制，然而现有的措施不足以很好地避免与解决冲突。因此为了更好地认识冲突、理解冲突、预防冲突、解决冲突，笔者写作了本文。

本文除了引言和结语外，共分为四章。

第一章是对有关商标与商号权利冲突基础性问题的探究，从而明白其概念、类型及产生的原因；

第二章是对我国有关商标与商号权利冲突的制度现状进行介绍，从而找出其存在的问题；

第三章是介绍域外法有关商标与商号权利冲突的规定，笔者主要选取了《保护工业产权巴黎公约》、《发展中国家商标、商号及不正当竞争行为示范法》以及德国、法国、美国、加拿大、英国的相关立法规定进行分析，以获取避免和解决商标与商号权利冲突的经验；

第四章是笔者在前三章论述的基础上提出了自己的一些建议：一是完善解决商标与商号权利冲突的立法规定；二是明确与完善判断商标与商号权利冲突的标准；三是完善解决商标与商号权利冲突的原则，以期能够避免商标与商号之间的权利冲突，同时又能够解决已经产生的冲突。

关键词：商标；商号；权利冲突

ABSTRACT

Trademark and trade name in today's society are two important commercial signs. They have the recognition of the role, they are the carrier of goodwill and they have a high market value. However, they may be made of the same text. Because it is not good enough of the Chinese socialist market economic system in which both economic management system and legal system are defective, which cause frequently occurrence on the conflict of the right of the trademark and trade name. Although we prevent and control the conflict by the Trademark law and Anti-Unfair Competition Law, it is not enough. So the author hope to understand and prevent the conflict in this paper.

But for the preface and conclusion, the paper has four chapters.

Chapter 1 mainly study of the basic problem of the Right Conflict of the trademark and Trade name to understand the definition of the conflict and the type of the conflict and the reason of the conflict.

Chapter 2 introduces the present situation and the problems of the system of the right conflict of the trademark and trade name in our country

Chapter 3 introduces the regulations of the International Convention and the foreign law to gain good experience. The author chooses the Paris Convention for the Protection of Industrial Property, the Developing Countries, Trademarks, Trade names and Unfair Competition Behavior of the Model Law, as well as typical countries such as Germany, France, the United States, Canada, the United Kingdom relevant legislation and regulations to carry out analysis

Chapter 4 gives the thought and recommendations of mine for the prevention of the conflict according to the reason of the conflict and the good experience: first, the perfection of legislation of the right conflict of the trademark and trade name ,secondly ,the perfection and certainty of criteria for judgment of the right conflict of the trademark and trade name, thirdly

perfection of principle for resolving the right conflict of the trademark and trade name.

Key words: Trademark; Trade name; The Conflict of the Right

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目录

引 言	1
第一章 商标与商号权利冲突的基础性问题探究	3
第一节 商标与商号权利冲突的概念界定	3
一、商标及商标权的概念与法律性质	3
二、商号及商号权的概念与法律性质	4
三、商标与商号权利冲突的概念	6
第二节 商标与商号权利冲突的类型及其原因	8
一、商标与商号权利冲突的类型	8
二、商标与商号权利冲突的原因	9
第二章 我国有关商标与商号权利冲突的制度现状及其存在的问题	12
第一节 我国有关解决商标与商号权利冲突的制度现状	12
一、法律	12
二、司法解释	13
三、行政规章	13
第二节 我国有关商标与商号权利冲突的制度中存在的问题	14
一、有关解决商标与商号权利冲突的立法规定不完善	14
二、有关判断商标与商号权利冲突的标准不明确与不完善	15
三、有关解决商标与商号权利冲突的原则不完善	16
第三章 域外法有关商标与商号权利冲突的规定及启示	18
第一节 域外法有关商标与商号权利冲突的规定	18
一、《保护工业产权巴黎公约》	18

二、《发展中国家商标、商号和不正当竞争行为示范法》	18
三、德国.....	19
四、法国.....	20
五、美国.....	21
六、加拿大.....	23
七、英国.....	24
第二节 域外法有关商标与商号权利冲突规定的启示	25
一、有关解决商标与商号权利冲突的立法规定的启示.....	25
二、有关判断商标与商号权利冲突的标准的启示.....	26
三、有关解决商标与商号权利冲突的原则的启示.....	27
第四章 关于解决商标与商号权利冲突问题的建议	30
第一节 完善解决商标与商号权利冲突的立法规定.....	30
一、提升有关商号立法的档次.....	30
二、加强商标立法与商号立法之间的沟通.....	31
第二节 明确与完善判断商标与商号权利冲突的标准	32
一、明确“混淆”作为商标与商号权利冲突的判断标准.....	32
二、完善有关“混淆”标准的内容.....	33
第三节 完善解决商标与商号权利冲突的原则	34
一、明确在先权的范围.....	34
二、建立我国商标与商号权利冲突解决原则的利益协调机制.....	35
结 语	37
参考文献	38
致 谢	43

CONTENTS

Perface	1
Chapter 1 The Study of the Basic Problem of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	3
Subchapter 1 The Definition of the Concept of the Conflict of the Right of the Trademark and Trade name	3
Section 1 The Definition and Legal nature of the Trademark and Trade name Right.....	3
Section 2 The Definition and Legal Nature of the Trademark and Trade name Right.....	4
Section 3 The Definition of the Concept of Conflict of the Right of the Trademark and Trade name	6
Subchapter 2 The Type and Reason of the Conflict of the Right of the Trademark and Trade name	8
Section 1 The Type of the Conflict of the Right of the Trademark and Trade name.....	8
Section 2 The Reason of the Conflict of the Right of the Trademark and Trade name.....	9
Chapter 2 The Present Situation and the Problems of the System of the Right Conflict of the Trademark and Trade name in Our Country.....	12
Subchapter 1 The Present Situation of the System of the Right Conflict of the Trademark and Trade name in Our Country	12
Section 1 Law	12

Section 2	Judicial Interpretation	13
Section 3	Administrative Regulations	13
Subchapter 2	The Problems of the System of the Right Conflict of the Trademark and Trade name in Our Country	14
Section 1	Imperfection of Legislation of the Right Conflict of the Trademark and Trade name.....	14
Section 2	Imperfection and Uncertainty of Criteria for Judgment of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	15
Section 3	Imperfection of Principle for Resolving the Right Conflict of the Trademark and Trade name	16
Chapter 3	The Provision and Revelation of the Extraterritorial Law of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	18
Subchapter 1	The provision of he Extraterritorial Law of the System of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	18
Section 1	Paris Convention on the Protection of Industrial Property	18
Section 2	The Model Law of the Trademark and Trade name and Unfair Competition of the Developing countries	18
Section 3	Germany.....	19
Section 4	France.....	20
Section 5	United States	21
Section 6	Canada.....	23
Section 7	Britain	24
Subchapter 2	The Revelation of he Extraterritorial Law of the System of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	25
Section 1	The Revelation of Legislation of the Right Conflict of the Trademark and Trade name.....	25
Section 2	The Revelation of Criteria for Judgment of the Right Conflict of the	

Trademark and Trade name	26
Section 3 The Revelation of Principle for Resolving the Right Conflict of the Trademark and Trade name	27
Chapter 4 The Proposal for Resolving the Right Conflict of the Trademark and Trade name	30
Supchapter 1 The Perfection of Legislation of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	30
Section 1 Establishing Status of the Legislation of the Trade name.....	30
Section 2 Strengthen communication between the trademark legislation and trade name legislation	31
Supchapter 2 the Perfection and Certainty of Criteria for Judgment of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	32
Section 1 Clearing the Confusion as Criteria for Judgment of the Right Conflict of the Trademark and Trade name	32
Section 2 Perfecting Information about the Contents of the confusion standard	33
Supchapter 3 Perfection of Principle for Resolving the Right Conflict of the Trademark and Trade name	34
Section 1 Clearing the Scope of Prior Rights	34
Section 2 Establishing the Coordination Mechanisms of the Interest about the Principle of the Resolution of Conflict of Trademark and Trade name	35
Conclusion	37
Bibliography	38
Acknowledgement.....	43

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

2009 年，当事人上海醉美餐饮管理有限公司与西安今日餐饮娱乐有限责任公司发生纠纷，诉至法院。其中上海醉美餐饮管理有限公司 2002 年 11 月 19 日成立，2005 年 3 月获得“醉美”商标注册（注册号：3504819 号），核定使用的服务项目为第 43 类的酒吧、饭店、菜馆、咖啡馆、流动饮食供应、备办宴席、自助餐等；而西安今日餐饮娱乐有限责任公司是 1995 年 8 月 20 日成立，2007 年 5 月 17 日开办了今日醉美分店。2009 年，醉美公司以今日公司及其今日醉美分店未经许可，突出使用含有注册商标“醉美”文字的标识，侵犯其商标权并构成不正当竞争为由，诉至法院。今日公司与今日醉美分店主张其是正当使用合法注册的企业名称，未突出使用“醉美”标识，不构成侵权和不正当竞争。一审法院认为，本案涉及商标与商号权利冲突引起的纠纷。此种形式的侵犯注册商标专用权的行为，应当同时具备企业字号与注册商标的文字相同或者近似，在相同或者类似的商品或服务上突出使用，易使相关公众产生误认的要件。其中突出使用是指将与注册商标文字相同或近似的字号从企业名称中脱离出来，以改变字体、大小、颜色等方式突出醒目地进行使用。本案中，今日公司、今日醉美分店在企业门头牌匾、建筑物外立面广告等处标注了“今日醉美”、“今日醉美时尚餐厅”等字样，其中的“今日醉美”四个字的大小、颜色、字样等均相同，并未突出“醉美”文字，系对自身企业名称中字号的正常简化使用，“今日醉美”与“醉美”无论在字数上，还是在字义上存在着一定的差异；醉美公司的“醉美”商标注册的时间不长，自身的经营活动长期亏损，在西安区域也从未进行过宣传和经营活动，当地消费者对其认知度低，相关公众并不会将今日醉美分店与醉美公司联系起来，二者之间不会存在混淆。据此一审法院于 2009 年 8 月判决驳回醉美公司的诉讼请求。^①

上述案例是一个关于商标与商号权利冲突的典型案件，从法院的分析

^①上海醉美餐饮管理有限公司与西安今日餐饮娱乐有限责任公司、今日醉美分店侵犯注册商标专用权及不正当竞争纠纷一案[EB/OL].

http://ipr.court.gov.cn/shanxi/sbq/200912/t20091229_100429.html, 2009-12-29.

与判决中可以看出此种冲突所涉及的因素复杂：商标与商号的权利冲突的概念是什么，判断商标与商号冲突的标准是什么，如何解决商标与商号之间的权利冲突等。而且目前情况下此种案例的发生非常频繁，已成为一个很不好的现象，上述案例只是众多案例中的一起，如牛毛之于牛身。长期以来，由于我国对商标与商号两类性质基本相同的工业产权分别实行注册和登记制度，带着这种计划经济遗留的制度上的结构性缺陷，转入市场经济建设，不可避免地成为了市场秩序的先天痼疾。故此种现象所带来的严重后果至少包含以下三个方面：

一、商标与商号的权利冲突造成社会财产所有权关系的混乱。同一商业标记，作为工业产权，由于制度上的原因，却同时成为商标与商号，并属于不同的商事主体，而且具有相似的功能，此势必会导致纠纷不止。而财产所有权关系既是财产制度的基石，又是稳定市场秩序的法律前提，财产秩序破坏往往是社会秩序动乱的根源；

二、商标与商号的权利冲突会破坏交易公平的市场秩序，引发市场交易中的不正当竞争行为，诱发企业利用制度上的缺陷和漏洞攫取其他经营者的利益和财富；同时还会误导或欺骗消费者，损害公共利益；

三、商标与商号的冲突会还助长不法行为，进一步破坏社会秩序。这种不法行为和制度缺陷的恶性循环，最终造成社会财富的巨大浪费。

以此笔者将对商标与商号权利冲突涉及的因素进行研究，本着提出问题、分析问题、解决问题的逻辑思路，界定其概念，分析其原因，立足于我国的现状，并借鉴域外法有关冲突立法的先进经验，作出自己的一些思考与建议，以期更好地预防与解决冲突。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库