

学校编码: 10384

分类号____密级____

学 号: 200308202

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

驰 名 商 标 若 干 法 律 问 题 研 究

Study on Some Legal Problems of Well-Known Trademark

饶 明 苏

指导教师姓名: 古祖雪 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2006年4月

论文答辩时间: 2006年5月

学位授予日期: 2006年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2006年4月

内容摘要

本文共分四章：驰名商标概述、驰名商标的认定、驰名商标的反淡化保护、驰名商标废止制度的构建，主要运用了实证分析、比较分析、列举归纳、利益衡量的研究方法，在分析和探讨驰名商标基本理论、驰名商标的认定、驰名商标的反淡化保护以及构建驰名商标废止制度四个问题的基础上，试图构建一个既有时代进步性又符合我国实际情况的完整的驰名商标制度理论体系。

本文首先从论述驰名商标的基本理论入手，即阐明驰名商标的定义、特征、驰名商标与注册商标的关系以及我国关于驰名商标的立法规定和驰名商标实践现状，然后对驰名商标的认定标准、认定应考虑的因素、认定机构、认定方式及所需的证据材料进行阐述，目的是一方面让读者对驰名商标在整体上有有一个更清晰的认识，另一方面让读者知道我国驰名商标的认定制度还有待完善；根据我国目前商标法和相关行政法规在驰名商标反淡化保护这一领域的缺位的实际情况，通过对淡化的概念、淡化与混淆的区别、淡化的特征、危害、淡化在理论与实践上的表现形式以及构建我国驰名商标反淡化保护制度的阐述，从而让读者了解到我国对驰名商标的特殊法律保护还须不断加强；最后针对我国目前已普遍存在着驰名商标所有人滥用权利侵害社会公众的利益的实际状况，本文对构建我国驰名商标的废止制度的必要性、在法理和立法上的可行性、和具体构建办法进行论述，以使读者明确在我国建立对驰名商标进行有效监督的法律体系的紧迫性和重要性。

本文写作的目的是为我国实施以创立驰名商标、保护驰名商标为主要内容的名牌战略，创造一个良好的法律环境提出一点有用的建议。

关键词：驰名商标；认定与废止；淡化

ABSTRACT

The paper consists of four chapters: Overview of Well-known Trademarks, Cognizance of Well-known Trademarks, Anti-dilution Protection of Well-known Trademarks, Conceiving of the System to Abolish Well-known Trademarks. The paper is written dominantly in such a studying way that is dependent on the material analysis, the comparison analysis, the enumeration analysis, the conclusion analysis and the interest balance. The paper tries to conceive and build up a perfect theoretical system of well-known trademarks which is not only progressive but also adaptable to Chinese practical conditions. The paper tries to achieve the target by analyzing and probing into the basic theory of well-known trademark, the cognizance of well-known trademark, the anti-dilution protection of well-known trademarks and conceiving the system of well-known trademarks abolishment.

The paper first depicts the basic theories of well-known trademarks, such as the definition of well-known trademarks, the characters of well-known trademarks, the relation between the well-known trademarks and the registered trademarks, as well as Chinese well-known trademark legislation and well-known trademark practice actualities in China. And then the paper expounds the standards of well-known trademark cognizance, the necessary factors in well-known trademark cognizance, the organization of well-known trademark cognizance and the ways of well-known trademark cognizance as well as the necessary proof materials. The paper tries to get people to have a clear idea of well-known trademarks from a higher point and to make people know that our well-known trademark cognizance systems need to be perfected; Since there is a large vacancy of the anti-dilution protection of well-known trademark in Chinese legal system, the paper spends efforts depicting the definition of dilution, the differences between dilution and confusion, the characters of dilution, the damages of dilution, the behaving forms of dilution existing both in theory and in the practical business conduction ; Besides , the paper describes the process of conceiving the systems of anti-dilution protection of well-known trademarks, because the paper tries to help people to know the necessity that our systems of well-known trademark legal protection should be greatly enhanced; Regarding the fact that many people or enterprises abuse well-known trademarks, the paper expatiates the necessity, the feasibility in legal theory or in legislation, and the detail measures of building up a system of abolishing well-known trademarks to supervise the use of well-known

trademarks, meanwhile, the paper tries to give us a suggestion that we should set up a legal system of supervising the well-known trademarks.

As we all know, China now is carrying out a famous brand strategy on the basis of cultivating our own well-known trademarks and on the basis of protecting well-known trademarks, expecting to improve and develop the competence of our country in participating the economy globalization. The paper is trying to present some useful suggestions to our country in the course of our country's creating a wonderful legal environment.

Key words: Well-known trademark; Cognizance and Abolishment; Dilution

厦门大学博硕

目 录	
前 言	1
第一章 驰名商标概述	3
第一节 驰名商标的定义和特征.....	3
一、驰名商标的定义.....	3
二、驰名商标的特征.....	5
第二节 驰名商标与注册商标的关系.....	6
第三节 我国关于驰名商标的立法规定和商标实践现状.....	8
一、我国关于驰名商标的立法规定.....	8
二、我国关于驰名商标的实践.....	9
第二章 驰名商标的认定	11
第一节 驰名商标的认定标准.....	11
一、问题的提出.....	11
二、有关驰名商标认定标准的概述.....	12
三、有关驰名商标认定标准的列举式规定.....	13
四、笔者有关驰名商标认定标准的综合考虑.....	15
第二节 驰名商标的认定机构.....	19
一、公众确认.....	19
二、商标主管机关认定.....	20
三、人民法院认定.....	21
四、对商标主管机关和人民法院认定驰名商标的评价.....	22
第三节 驰名商标认定的方式及所需证据材料.....	24
一、驰名商标的认定方式.....	24
二、驰名商标的证据材料.....	25
第三章 驰名商标的反淡化保护	26
第一节 淡化的概念特征及危害.....	26
一、问题的提出.....	26
二、淡化的概念.....	27
三、淡化与混淆.....	28
四、淡化特征.....	29

五、淡化对驰名商标的损害.....	30
第二节 驰名商标淡化在理论上的表现形式.....	30
一、弱化.....	30
二、丑化污损.....	32
三、退化.....	32
第三节 驰名商标淡化在实践中的具体表现.....	33
一、将他人的驰名商标或与其相似的商标用于不相同不相似的商品或服务上.....	33
二、将驰名商标作为企业的商号使用.....	33
三、将他人的驰名商标作为商品或服务的通用名称使用.....	35
四、将他人的驰名商标抢注为域名.....	36
第四节 驰名商标的反淡化保护.....	36
一、我国商标的反淡化保护现状.....	36
二、建立我国驰名商标反淡化法律保护制度的构想.....	37
第四章 驰名商标废止制度的构建	41
第一节 构建驰名商标废止制度的必要性.....	41
一、问题的提出.....	41
二、我国制约滥用驰名商标行为的制度的缺陷.....	42
第二节 构建驰名商标废止制度的可行性分析.....	43
一、法理分析.....	43
二、立法分析.....	44
第三节 设立驰名商标废止制度的具体构想.....	45
一、规定驰名商标废止的条件.....	45
二、规定驰名商标废止的机关.....	46
三、规定驰名商标废止的法律效力.....	46
四、设定驰名商标废止的程序.....	47
五、制定关于废止驰名商标制度的法律法规.....	47
结 论.....	48
参考文献.....	49

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Overview of Well-known Trademarks	3
Subchapter 1 Definition and Characters of Well-known Trademarks	3
Section 1 Definition of Well-known Trademarks	3
Section 2 Characters of Well-known Trademarks	5
Subchapter 2 Relation between Well-known Trademarks and Registered Trademark	6
Subchapter 3 Legislations and Practice Actualities of Well-known Trademarks in China	8
Section 1 Legislation of Well-known Trademarks in China.....	8
Section 2 Practice Actualities of Well-known Trademarks in China.....	9
Chapter 2 Cognizance of Well-known Trademarks	11
Subchapter 1 Standards of Well-known Trademark Cognizance	11
Section 1 Questions Posed.....	11
Section 2 Overview of Well-known Trademark Cognizance Standards.....	12
Section 3 Some Enumerated Regulations of Well-known Trademark Cognizance Standards	13
Section 4 Author's Synthetic Considerations of the Standards of Well-known Trademark Cognizance	15
Subchapter 2 Organizations of Well-known Trademark Cognizance	19
Section 1 Public Acknowledgement	19
Section 2 Trademark Administration Department Cognizance	20
Section 3 Court Cognizance	21
Section 4 Comments on the Cognizance Made by Trademark Administration Department or by Court	22
Subchapter 3 Modes of Well-known Trademark Cognizance and Necessary Proof Materials	24
Section 1 Modes of Well-known Trademark Cognizance	24
Section 2 Proof Materials for Well-known Trademark.....	25
Chapter 3 Anti-dilution Protection of Well-known Trademarks.	26

Subchapter 1 Definition Characters and Imperil of Dilution.....	26
Section 1 Questions Posed.....	26
Section 2 Definition of Dilution	27
Section 3 Dilution and Confusion.....	28
Section 4 Characters of Dilution.....	29
Section 5 Imperil to Well-known Trademark.....	30
Subchapter 2 Behaving Forms of Well-known Trademark Dilution in	
Theory.....	30
Section 1 Weakening.....	30
Section 2 Uglifying And Dirtying.....	32
Section 3 Degenerating.....	32
Subchapter 3 Behaving Forms of Well-known Trademark Dilution In	
the Practical Business Conductions	33
Section 1 Use Others' Well-known Trademarks or Similar Ones on the	
Different or Unsimilar Goods and Services.....	33
Section 2 Use Others' Well-known Trademarks as the Companies of	
Enterprises.....	33
Section 3 Use Others' Well-known Trademarks as the General Names Of	
Goods and Services.....	35
Section 4 Register Others' Well-known Trademark as the Domain Name.....	36
Subchapter 4 Anti-dilution Protection of Well-known Trademarks	36
Section 1 Actualities of Anti-dilution Protection of Well-known Trademark	
in China.....	36
Section 2 Conceiving of Setting up the System of Anti-dilution Protection of	
Well-known Trademark in China.....	37
Chapter 4 Conceiving of the System to Abolish Well-known	
Trademarks	41
Subchapter 1 Necessity of Conceiving the System to Abolish Well-known	
Trademarks	41
Section 1 Questions Posed.....	41
Section 2 Vacancy of the System to Supervise Abusing Well-known	
Trademarks in China.....	42

Subchapter 2 Analysis of the Feasibilities to Conceive the System to Abolish	
Well-known Trademarks.....	43
Section 1 Analysis in Legal Theory	43
Section 2 Analysis in Legislation	44
Subchapter 3 Detail Conceiving of Setting up the System to Abolish	
Well-known Trademarks.....	45
Section 1 Regulate the Conditions of Abolishing Well-known Trademarks ..	45
Section 2 Set up the Departments to Abolish Well-known Trademarks	46
Section 3 Regulate the Law Enforcement of Abolishing Well-known	
Trademarks.....	46
Section 4 Set up the Process to Abolish Well-known Trademarks	47
Section 5 Make the Law or Regulation on the Well-known Trademark	
Abolishment.....	47
Conclusion	48
Bibliography	49

前 言

商标原本是识别商品或服务的标记，但普通商标一旦驰名，便成为企业的财富，声誉的象征，市场竞争的法宝。如，1994年“可口可乐”驰名商标被估价为330.45亿美元，1996年，该商标的价值达到390.5亿美元，目前该商标的价值达到700亿美元。相比较而言，中国的驰名商标尚存在较大的差距。如，1995年中国最具有价值的品牌评估中，“海尔”驰名商标被估价为42.6亿人民币元；“红塔山”、“长虹”的商标价值分别为30亿和87.61亿人民币元。在世界经济贸易飞速发展的今天，无论是国际市场，还是国内市场，拥有驰名商标的多少，某种程度上已经成为一个企业竞争力和一个国家经济实力的标志。因此强化企业驰名商标的重要地位和作用已是我国刻不容缓的问题。

在我国商标一旦驰名，往往很快就成为被侵害的对象。商标越驰名，侵权现象就越严重。侵权行为主要表现为：（1）利用驰名商标与商品特定名称或通用名称的差异，冒“名”而不冒“牌”。如，四川有“五粮液”酒，“五粮液”牌驰名海内外，而湖北随州就有“东升牌”五粮液酒，就冒充“五粮液”之名，从中攫利。（2）在同一种或类似的商品上，使用与驰名商标相近似的商标标识，以造成消费者的误认，即驰名商标的混淆行为。如，杭州有“娃哈哈”纯净水，而市场上就有“娃哈哈”纯净水。（3）驰名商标与企业商号的冲突。如杭州有注册“张小泉”商标的剪刀厂，上海也有登记“张小泉”企业字号的刀剪厂。（4）淡化驰名商标，即指未经驰名商标权利人许可，将与驰名商标相同或近似的商标使用在不相同或不类似的商品或服务上，从而有使驰名商标沦为一般商品或服务通用名称的危险。从以上现象我们也可以看出我国的企业界对驰名商标保护意识及其侵权所应承担法律责任的意识非常淡薄。

驰名商标的多寡，衡量着一个国家经济发展水平。驰名商标已经渗透到社会生活的多方面。它不仅和一个国家、民族、地区的经济利益相联，而且也和生产者、经营者、消费者的权利和利益紧密相联。驰名商标蕴含着巨大的经济价值，会给所有者带来滚滚财富。正因如此，侵权者，搭便车者趋之若鹜。驰名商标的保护是一个全球性的问题。《保护工业产权巴黎公约》早在100多年前就规定了对驰名商标的保护。WTO框架下的《与贸易有关的知识产权协议》又对驰名商标作了进一步的规定。为和《与贸易有关的知识产权协议》相衔接，我国2001年

修改后的《商标法》增加了对驰名商标认定和保护的规定。2003年4月17日，国家工商行政管理总局又发布了《驰名商标认定和保护规定》，修改了《驰名商标的认定和管理暂行规定》的相关内容。我国驰名商标虽有法可依，但是还存在很多待解决的问题，其中以下几个方面比较突出：（1）工商行政机关认定驰名商标与司法认定驰名商标的效力大小问题，即两者发生冲突怎么解决没有作一个明确的规定。（2）对驰名商标淡化没有规定，驰名商标淡化侵权法律救济途径不明确甚至没有规定。（3）驰名商标所有人自我淡化驰名商标、滥用驰名商标权，没有规定应如何去制止和惩罚。

当前我国学术界对驰名商标制度已有较多的研究，涉及到驰名商标制度的各个领域，尤其是驰名商标特殊法律保护方面，但在驰名商标的认定、淡化、废止等方面还有很多地方值得探讨。因此本人决定选择《驰名商标若干法律问题研究》作为自己的硕士毕业论文，试图在驰名商标的认定、驰名商标反淡化保护、构建驰名商标废止制度等方面发表自己肤浅的看法。

第一章 驰名商标概述

第一节 驰名商标的定义和特征

一、驰名商标的定义

(一)“驰名商标”称谓的由来

“驰名商标”一词作为商标法上的一个专有名词，已经得到举世公认。该词最早见于《保护工业产权巴黎公约》（以下简称《巴黎公约》）1925年文本第六条之2，驰名商标的称谓多种多样，如“著名商标”、“周知商标”、“重大声望的商标”、“著有盛名的商标”、“声名远播的商标”、“世所共知的商标”，等等。^① 驰名商标译自《巴黎公约》“Well-known Trademarks（或 Marks）”，其中“Well-known”可翻译成中文的“众所周知”、“人所熟知”、“人们很熟悉”或“广为知晓”等意思。在英文中，表示知名度含义方面的单词最主要有三个：（1）“famous”翻译为“著名的、驰名的、出名的、极好的”，这是个有较强感情色彩的褒义词；（2）“well-known”翻译成“出名的、众所周知的、熟知的”，是一个无明显的感情色彩的中性词；（3）“notorious”翻译成“臭名昭著的、声名狼藉的”是一个具有明显感情色彩的贬义词。可见将中性词的“Well-known trademarks”翻译成具有很强的感情色彩的褒义“驰名商标”并未准确地体现原单词的含义，而翻译成“周知商标、熟知商标等”则似乎更为准确。但是，由于“驰名商标”所具备较为明显的商标美誉度的褒义更为人们所乐见，因此，不知不觉中人们就使用了“驰名商标”。故将“Well-known Trademarks”翻译成驰名商标是完全可以的。

我国商标立法对驰名商标一词的立法表述，经历了从无到有的过程。80年代末期，国家工商行政管理局的批文和通知中就明文涉及驰名商标。90年代初期，许多省市自治区在由政府主管机关组织、民间组织参加评选商标活动中，大量使用“著名商标”一词。《商标法实施细则》第二十五条使用了“公众熟知的商标”这样的表述。1995年2月，国务院知识产权办公会议制定的《有效保护及实施知识产权的行动计划》，正式对驰名商标的保护作出明确的规定。1996年国家工商行政管理局颁布的《驰名商标的认定和管理暂行规定》（以下简称《暂

^① 高光伟. 走近商标 走近商标法 [M]. 北京: 人民出版社, 2004. 276.

行规定》),以法律的形式确立了“驰名商标”一词的法律地位。2001年修正的《商标法》进一步明确了“驰名商标”的法律地位。所以,在现实经济生活中,应统一采用“驰名商标”一词,不宜再使用其他称谓,以免造成概念上的混淆。

(二) 驰名商标的定义

界定驰名商标的定义并不是一件容易的事。虽然《巴黎公约》1925年文本第六条之2最早使用了驰名商标一词,但由于该公约并没有对驰名商标的含义作法律上的阐述,致使各国立法、学说及判例对什么是驰名商标的解释分歧很大。何谓驰名商标?《巴黎公约》、《与贸易有关知识产权协议》(以下简称《TRIPS协议》)等一些主要的国际公约和协定都没有明确其含义。世贸组织同样回避了对驰名商标的定义。从国际公约关于驰名商标定义的暧昧态度中可以粗略地看出驰名商标理论的复杂性,同时也反映了各国对驰名商标的定义无法达成共识的现实,这也表明各国对驰名商标本身的认识存在严重的分歧,这种分歧直接反映在各国的立法中。

《法国知识产权法典》第七卷“制造商业和服务商标和其他显著性标记”中始终没有对驰名商标进行定义,事实上,该法将驰名商标与著名商标分开表述,大致说来,该法所称的著名商标相当于通常所说的驰名商标,并在L713-5条明确了对著名商标的跨类别保护,而该法所称的驰名商标特指《巴黎公约》第六条规定的驰名商标。德国的《商标法》也直接套用了《巴黎公约》对驰名商标的规定,从而回避了对驰名商标定义的争论。该法第十条规定:“如果一个商标与巴黎公约第六条之2意义的在德国境内驰名的在先商标相同或者近似的,该商标不应获得注册。”意大利的《商标法》第一条就规定对驰名商标的扩大保护,商标权人有权禁止这样的使用,即“用于并不类似的商品或服务的与注册商标相同或近似的标志,而该注册商标在一国内享有较高声誉,且标识的使用没有正当的理由的,从而造成不公平的优势或损害了注册商标的显著性或声誉”。^①美国《商标法》中也有关于著名商标受到削弱时的救济措施,但是,同样没有指明什么是该法所指的“著名商标”。^②我国学术界对驰名商标概念也有较大的争议。依《暂行规定》第二条,驰名商标仅适用注册商标,即“驰名商标是指在市场上享有较高声誉并为相关公众所熟知的注册商标”。鉴于新《商标法》第十三条对驰名商

^① 冉瑞雪. 意大利商标法 [A]. 郑成思. 知识产权文丛(2) [C]. 北京: 中国政法大学出版社, 1999. 251.

^② 李萍. 当代外国商标法 [M]. 北京: 人民法院出版社, 2003. 51.

标的特殊保护也包括未在中国注册的驰名商标，故此，驰名商标既可能是注册的商标也可能是未注册的商标。因此我国对驰名商标的定义也只是作了一个大概的规定，但并不明确和具体。

综上观之，笔者个人认为，所谓“驰名商标”并不是任何特定或具体的商标，而是所有商标都可能获得的一种特别的或特殊的保护，是对一般的、非驰名商标保护原则的一种例外、补充，它是一个法律概念。但是，法律只赋予了所有商标使用人得到这种保护的可能性，若渴求获得这种特殊的保护，需经法定的认定程序。

二、驰名商标的特征

驰名商标与一般商标相比，其特征主要有：

1. 驰名商标使用的时间比较长

驰名商标不管注册与否，其使用一般都有较长的历史，一个商标不管设计、制作多新颖多么具有独创性，在一段短时间内是不可能驰名的。比如“可口可乐”商标的使用已有百年的时间。我国的“张小泉”作为商标使用也有很长的历史（“张小泉”作为字号使用大约是在清朝末年开始的）。

2. 驰名商标在市场上享有较高的声誉

驰名商标所标识的商品和服务一般是质量稳定和可靠的、消费者认知程度很高的商品和服务。商品和服务的质量高，附着在商品和服务上的商标自然为人们所称颂。如“海尔”电器、“贵州茅台”、“娃哈哈”纯净水、“春兰”空调等等，不仅商品质量优异，而且有些商品售后服务极佳，它们都有很高的市场占有率。而市场就是检验企业产品的一面镜子，一个驰名商标，必须保证其所使用的产品或提供的服务是高质量的。产品与服务的高质量、高声誉是驰名商标之所以为驰名商标的关键，它绝不是仅凭通过大肆的广告宣传而使公众皆知的“有名无实”的商标。

3. 驰名商标为相关公众所熟知

由于驰名商标的所有者经营的商品或提供的服务信誉卓著，其产品质量或服务质量优异，具有较高的知名度，深得消费者的信赖。人们会逐渐了解、熟知该商品或服务的商标，被吸引并逐渐形成一个比较稳定的消费群体。但是，如何理解“为相关公众所熟知”，各国学说、判例、法律、法规等有不同的认识，但一般理解为“公众普遍知晓”、“大多数公众知晓”，即只要一提到该商标，一般公

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.

廈門大學博碩