

司法裁判中的 法官思维

陈志兴

北京安杰律师事务所高级顾问

智拾 LIVE 

知识产权篇

目录

1.司法裁判与法官思维



什么是“法官思维”

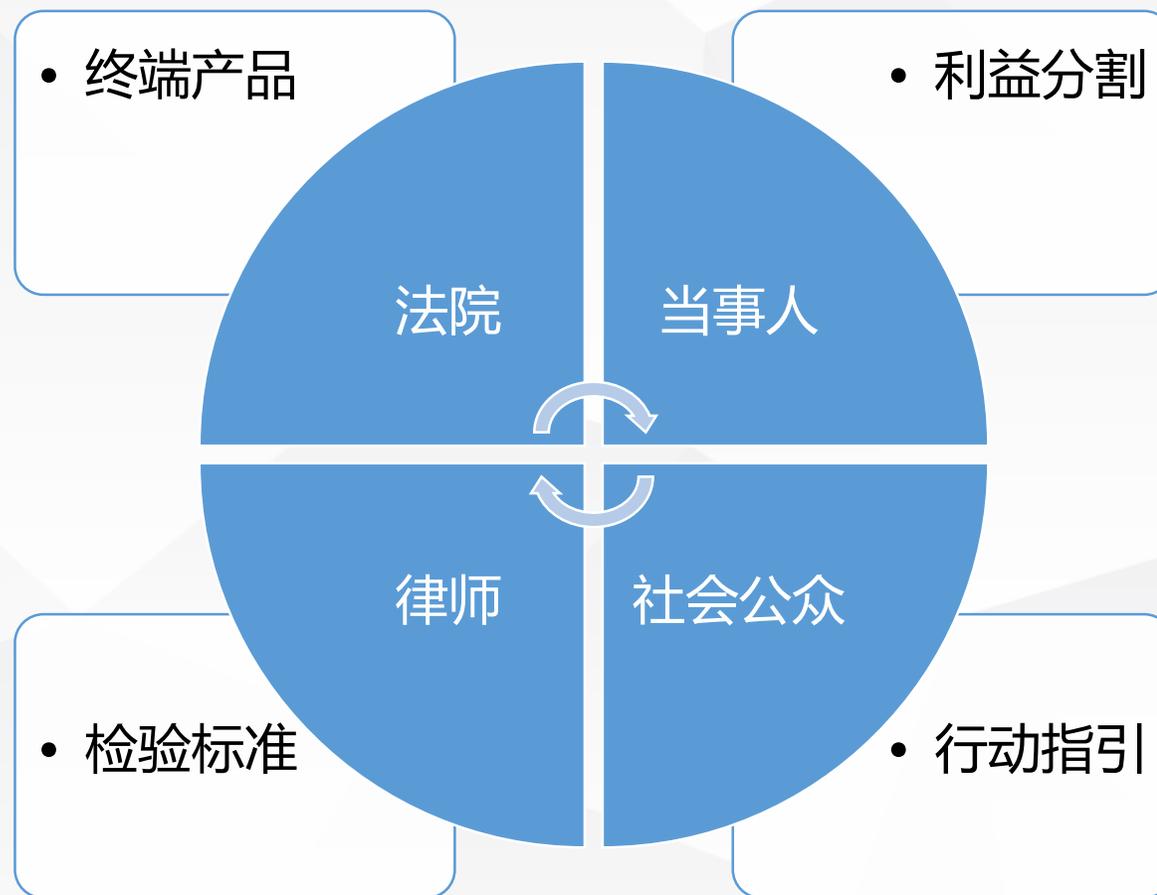


怎样掌握“法官思维”

01

司法裁判与法官思维

1.为什么要关注“司法裁判”？



1.为什么要关注“司法裁判”？

最高法院：（2017）最高法行申4191号

商标法第四条第一款规定：“自然人、法人或者其他组织在生产经营活动中，对其商品或者服务需要取得商标专用权的，应当向商标局申请商标注册。”根据该规定，自然人、法人或者其他组织申请注册商标应出于生产经营活动的需要。

如果商标申请人违反商标法第四条规定，没有真实使用目的，无正当理由大量囤积商标，谋取不正当利益的，可以认定属于商标法第四十四条第一款规定的“其他不正当手段”。



2.为什么要关注“法官思维”？



什么是“法官思维”

2.为什么要关注“法官思维”？





2.为什么要关注“法官思维”？

陶凯元副院长在第四次全国法院知识产权审判工作会议上的讲话（2018.7）：

对于被申请人涉嫌即将侵害申请人发表权、隐私权、非法披露申请人的商业秘密，网络环境下快速危及申请人产品、服务的正常运营或者严重危及申请人的商业信誉、商品声誉的，人民法院应当及时作出行为保全裁定。

在先权利人以被告取得并行使注册商标权或者外观设计专利权损害其合法在先权利（注册商标专用权除外），直接向法院提起民事诉讼，经审查被告侵权的事实成立的，可以根据原告诉请和案件具体情况，判令被告停止使用被诉注册商标或者停止实施被诉外观设计。

根据商标注册应有真实使用意图的精神，探索适用商标法第四条制止申请人囤积商标。

02

什么是“法官思维”



什么是“法官思维”

要件思维

先例思维

裁判思维

1.要件思维（逻辑思维）

侵害专利权案件的审理思路：



1.要件思维（逻辑思维）

“三步法”的适用：

确定最接近的现有技术

确定发明与最接近的现有技术之间的区别技术特征，根据区别技术特征所能达到的技术效果确定发明实际解决的技术问题。

从最接近的现有技术和发明实际解决的技术问题出发，判断要求保护的发明对本领域的技术人员来说是否显而易见。

1.要件思维（逻辑思维）

商标法三十条的适用：

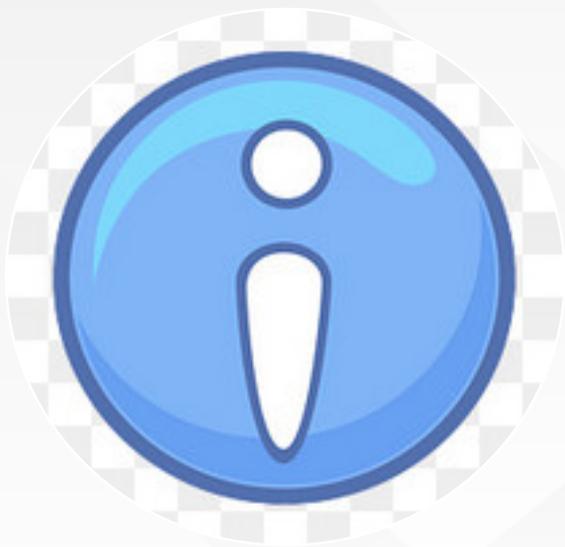


1.要件思维（逻辑思维）

商业秘密的判定：



2.先例思维



按老规矩办！

2.先例思维



法官裁判可有神秘性？

2.先例思维



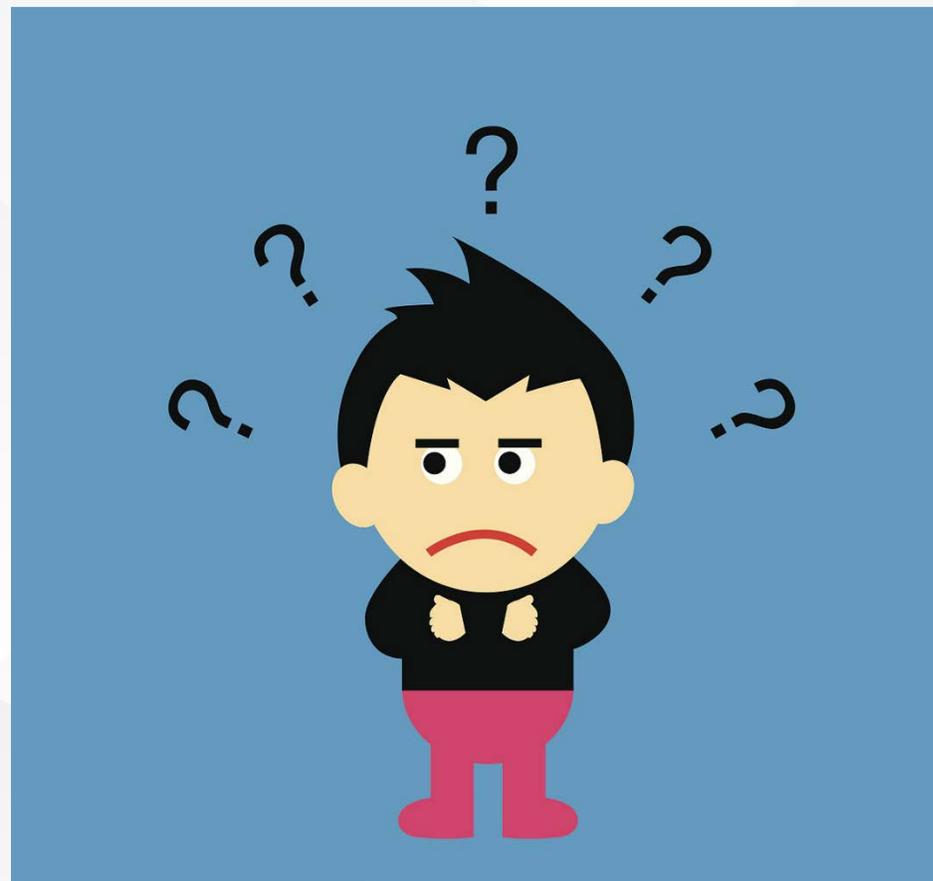
没吃过猪肉，见过猪跑！

2.先例思维

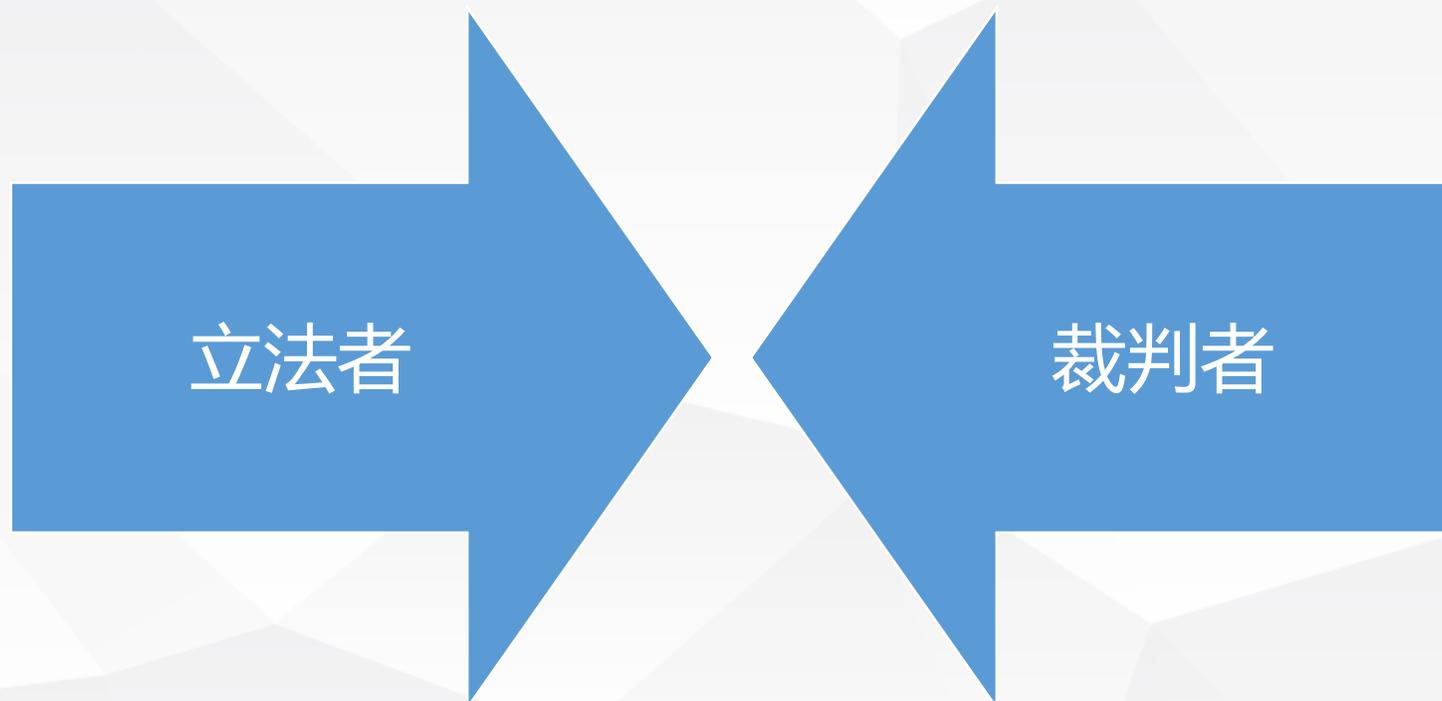


律师：提交在先判例

3.裁判思维



3.裁判思维



3.裁判思维

体育赛事节目案【（2015）京知民终字第1818号】：

虽然著作权法第三条第（九）项规定有“其他作品”，但因这一规定中的“其他作品”需要符合“法律、行政法规规定”这一前提，且相关参与立法之人员撰写的《著作权法释义》中亦明确指出，“能否作为著作权所称的其他作品，必须由法律、行政法规规定，不能由其他规范性文件规定，以保证法律的统一”，故法院在《著作权法》第三条规定的法定作品类型之外，无权设定其他作品类型。

3.裁判思维

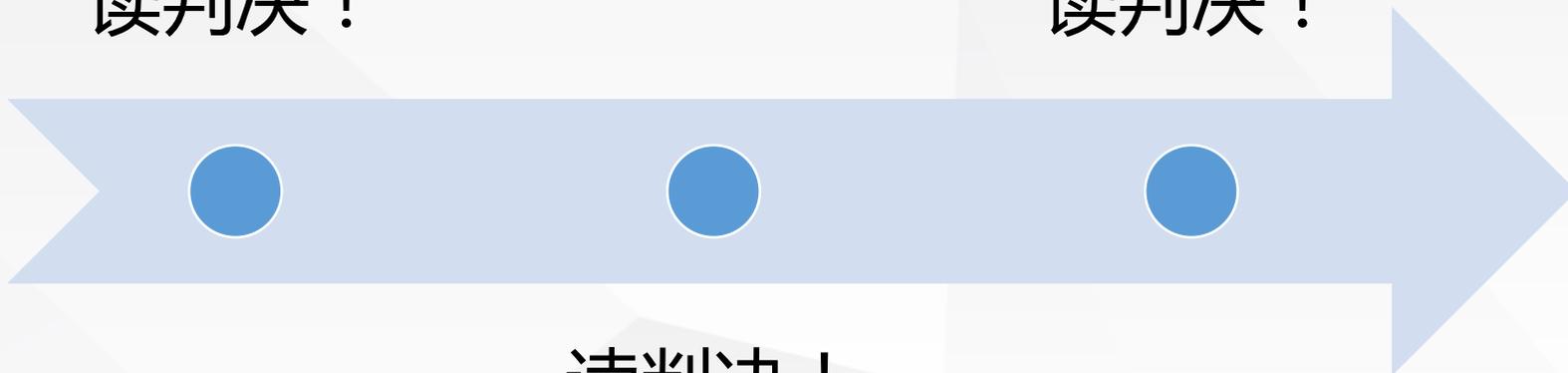
上海专商所诉商标局商标行政纠纷案【（2015）京知行初字第97号】：

司法机关的职责在于适用法律，而非制定法律，在法律条文规定明确且清晰的情况下，司法机关必需严格遵照执行。至于相关法律规定是否妥当，应否修改，则属于立法机关的权限范围，并非司法机关的职责。

03 怎样掌握“法官思维”

读判决！

读判决！



读判决！

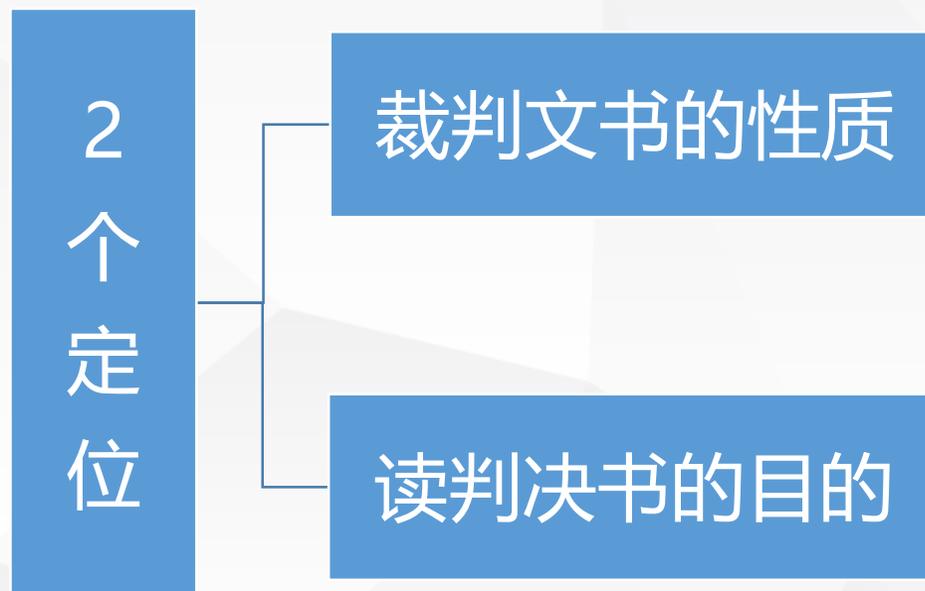
准备好读判决

- 2个定位

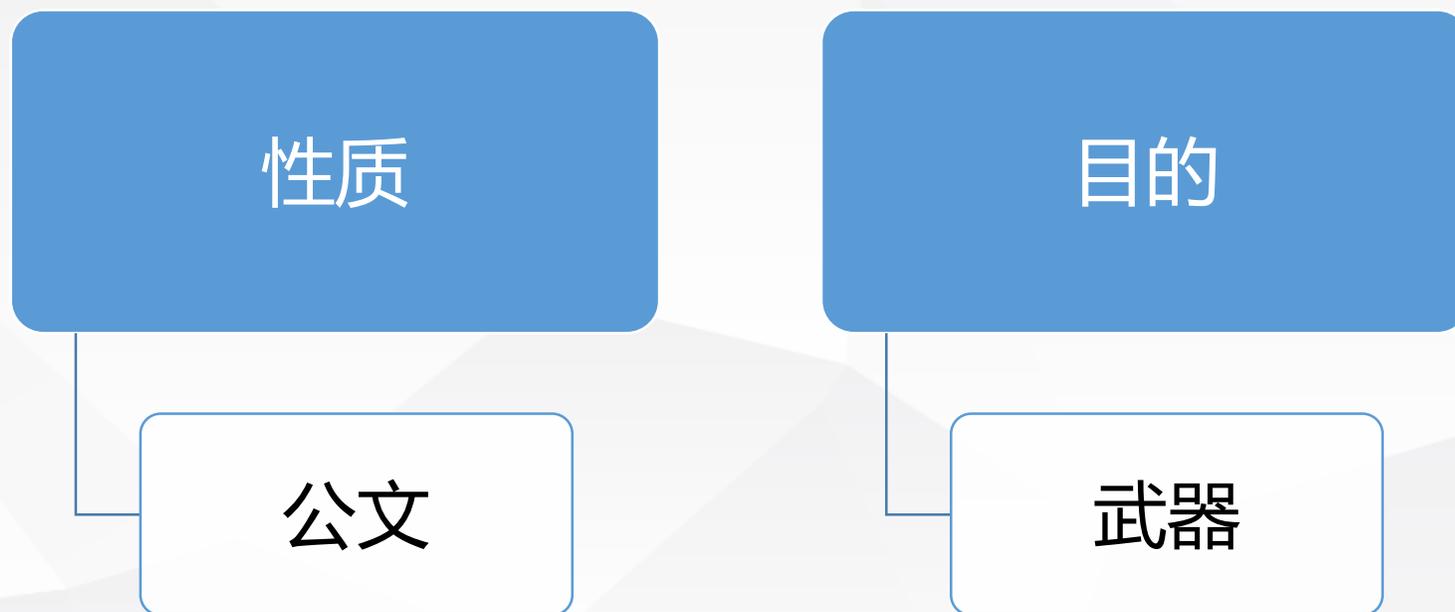
怎样读懂判决

- 3大方法

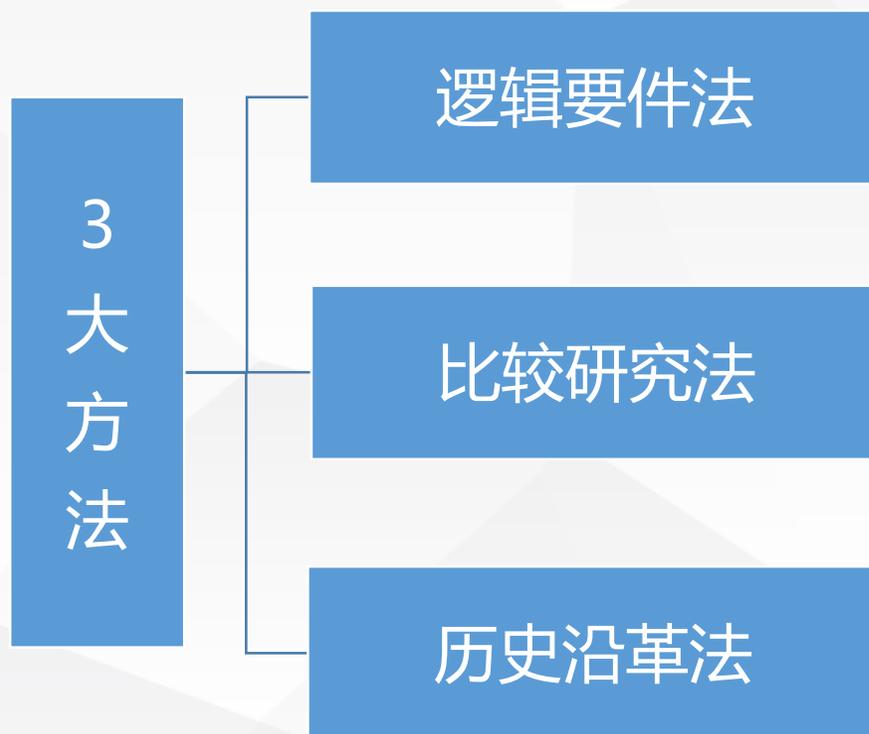
1.准备好读判决



1.准备好读判决



2.怎样读判决



2.怎样读判决

逻辑要件法：

确定最接近的现有技术

确定发明与最接近的现有技术之间的**区别技术特征**，根据区别技术特征所能达到的技术效果确定**发明实际解决的技术问题**。

从最接近的现有技术和发明实际解决的技术问题出发，判断要求保护的发明对本领域的技术人员来说是否显而易见。

2.怎样读判决

逻辑要件法：

《著作权法实施条例》第四条第（十一）项：

电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品，是指摄制在一定介质上，由一系列有伴音或者无伴音的画面组成，并且借助适当装置放映或以其他方式传播的作品。

2.怎样读判决

比较研究法：

白富美

金融八卦女

2.怎样读判决

比较研究法：

北京知产法院

“白富美”在现实社会中指向的是年轻、貌美、具有大量财富的女子，在一定程度上宣扬了不必通过艰苦、服务社会而获取大量财产的价值追求，该价值追求违背了我国人们共同生活及其行为的准则、规范及在一定时期内社会上流行的良好风气和习惯。因此，“白富美”属于有害于社会主义道德风尚的标识，不得作为商标使用。

北京市高级法院

一审法院的判断是将裁判者自己所坚守的道德标准强加给了所有中国人……每个人为了自己的利益在市场上从事生产和交易时，受市场这只“看不见的手”指引，就可以达到国家的繁荣和富裕，反而是那些口口声声“服务社会”却不事生产的人成为整个社会的“寄生虫”。

2.怎样读判决

比较研究法：

北京知产法院

第一种含义是指我国古代占卜的八种符号，第二种含义是获取非正式的小道消息或新闻。

第一种含义的理解基于传统文化，并不存在有害社会主义道德风尚的不良影响。第二种含义，系指从非正式渠道获取即时财经信息是金融领域较为普遍存在的一种竞争性行为，相关公众对“金融八卦女”整体含义的理解是“具有多渠道获取金融信息能力的职业女性”，其含义并不存在格调不高的情形，是一种获取信息竞争力的暗示性描述。

北京市高级人民法院

“八卦”不仅具有我国古代占卜的八种符号的含义，还具有指代“流言蜚语”“闲言碎语”或从非正式渠道获取各类消息的含义；“女”为指向特定性别或人群。由此，整体考虑诉争商标标志各部分组成的含义，在该语境下，我国公众更易将诉争商标理解为通过“流言蜚语”“闲言碎语”或非正式渠道等方式散播各类金融消息的女性，整体上格调不高，对我国社会主流文化价值会产生消极、负面的影响。

2.怎样读判决

比较研究法：

输“IPHONE”，赢“facebook”，法律条款选择很关键

原创：陈志兴 知产力 2016-05-24

知产力 (微信ID: zhichanli)

知产力是一家致力于“为创新聚合知识产权解决方案”的原創型新媒体平台。关注科技领域创新及相关知识产权问题，请订阅本微信公众号（zhichanli）、官方微博：知产力，亦可登录www.zhichanli.com查阅更多精彩内容。

作者 | 陈志兴 北京知识产权法院

(本文系知产力获得独家首发授权的稿件，转载须征得作者本人同意，并在显著位置注明文章来源。)

网络上流行一句话，说是新闻得对比看看。如果把近期宣判的“IPHONE”案和“facebook”案放在一起研究，确实有点意思。两案案情基本类似，但裁判结果却是一输一赢。为此，有观点就开始质疑法院裁判标准的统一性，认为苹果公司与FACEBOOK遭遇了双重标准。

仔细阅读过两案判决书后，笔者认为，这一质疑是不能成立的。两案案情虽然基本类似，但在具体适用的法律条款上还是存在差异，而正是这一差异导致两案截然不同的结果。为更好地对这两起案件做对比分析，笔者在此还是先简要介绍一下这两起案件。

3.怎样读判决

历史沿革法（专题研究法）：



针对特定问题做系统性研究

3.怎样读判决

历史沿革法（专题研究法）：

数据权益：

（2017）京73民终2102号：网站引导用户通过一定的程序、模型和形式对外发布信息，网站对此提供了服务、平台和保障，该网站应当享有基于此而形成的**商业权益**。

（2016）沪73民终242号：大众点评网上用户评论信息是汉涛公司付出大量资源所获取的，且具有很高的经济价值，这些信息是汉涛公司的**劳动成果**。百度公司未经汉涛公司的许可，在其百度地图和百度知道产品中进行大量使用，这种行为本质上属于“未经许可使用他人劳动成果”。

（2018）浙01民终7312号：网络运营者对于其开发的大数据产品，应当享有自己独立的**财产性权益**。“生意参谋”数据产品系淘宝公司的**劳动成果**，其所带来的权益，应当归淘宝公司所享有。

3.怎样读判决

历史沿革法（专题研究法）：

不良影响条款：

人民法院在审查判断有关标志是否构成具有其他不良影响的情形时，应当考虑该标志或者其构成要素是否可能对我国政治、经济、文化、宗教、民族等社会公共利益和公共秩序产生消极、负面影响。如果有关标志的注册仅损害特定民事权益，由于商标法已经另行规定了救济方式和相应程序，不宜认定其属于具有其他不良影响的情形。

“郭晶晶”商标案

“亚平YAPING及图”商标案

“姚明一代YAOMING ERA”商标案

Thank YOU!

