

特許制度와 節次풀이 (1)

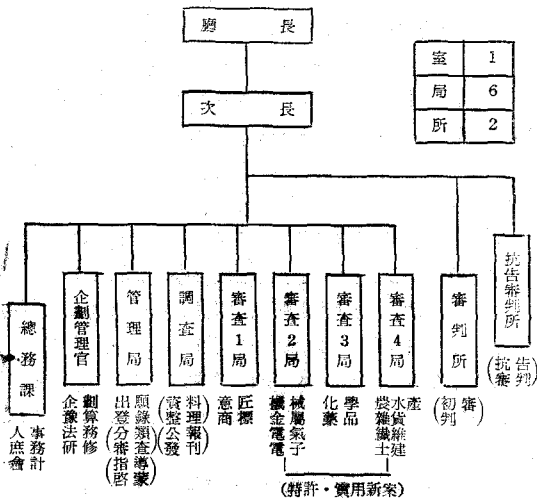
① 머리말

工業所有權制度에 대한 關心과 活用도가 날로 增加됨에 따라 特許制度 및 出願, 審査, 審判의 節次를 비롯하여 그 管理와 活用 等に 關한 問題가 많을 뿐만 아니라 企業에 있어서도 이를 잘 모르는 사람이 많아 工業所有權에 關心이 있는 사람, 發明이나 考案을 하는 사람 또는 出願이나 審判請求를 하려는 사람에게 參考가 될 수도 있도록 工業所有權制度의 全般에 關한 理解를 돕기 爲하여 特許廳諒解下에 本稿를 6회에 나누어 轉載한다.

② 特許廳의 機能

特許廳은 特許, 實用新案, 意匠 및 商標에 關한 事務와 이에 對한 審査, 審判, 抗告審判 및 辨理士에 關한 事務를 管掌하는 한편 工業所有權制度를 指導啓蒙하고 發明思想을 고취시켜 두뇌자원을 開發케 함으로써 國家産業發展에 寄與함을 主任務로 하고 있다.

機構 및 主要業務分掌表



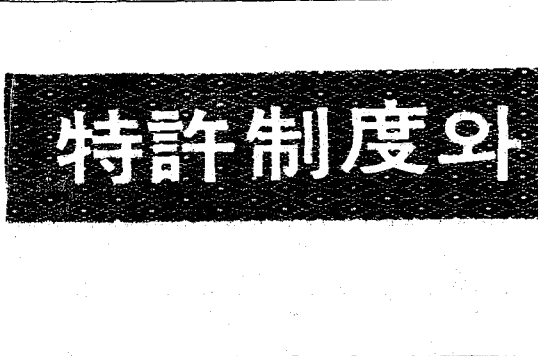
③ 工業所有權制度(特許制度)

1. 概 說

工權所有權이란 普通 特許權과 같은 뜻으로 解釋되고 있으나 法律上으로는 特許權, 實用新

案權, 意匠權 및 商標權의 4가지 權利를 總稱하는 것으로서 우리나라에도 이에 關한 4個法이 別途로 制定되어 있다.

工業所有權制度는 새로운 發明이나 考案을 獎勵하고 保護해 줌으로써 國家産業의 發展에 이바지하도록 하는데에 目的이 있다. 다시 말하면 오랜 時間과 많은 돈을 들여서 애써 開發한 훌륭한 發明이나 考案이라 할지라도 그것을 世上에 公開하지 않으면 死藏되어 버리기 때문에 이를 公開시키는 代價로 一定期間동안 獨占權을 設定해 주고 그 權利를 하나의 財産權으로 行使할수



있도록 해줌으로써 技術을 開發하겠다는 意慾을 돌아주고 開發된 技術을 널리 쓰이게 해서 經濟發展에 寄與토록 하는 것이 바로 工業所有權制度인 것이다.

2. 特許(發明特許)

特許란 새로운 發明을 한 사람에게 對하여 機利를 設定해 주는 것을 말한다. 卽, 無에서 有를 創作해 내는 것, 例를 들면 電話器나 電球, 鉛筆 등을 처음으로 만들어 내는 것이 發明으로 이中에서도 새롭고 進歩性이 있으며 技術의 水準이 高度하고 産業上 利用할 수 있는 것이라야 特許를 받을 수 있다. 特許를 받은 사람은 12年間 그 權利를 獨占의으로 行使할 수 있도록 法이 保障해 주고 있다.

3. 實用新案

實用新案이란 이미 發明된 것을 改良해서 보다 便利하고 有用하게 쓸 수 있도록 構造나 形

(1) 特許制度와 節次풀이

狀을 새로 考案해 내는 것을 말한다. 예를 들면, 電話器에서 따로 떨어져 있던 送話器와 受話器를 함께 붙여 便利하게 쓸 수 있도록 改良하는 것과 같은 것으로서 이와 같이 考案이 새롭고 進歩性이 있으며 産業上 利用할 수 있을 때에는 實用新案登錄을 받을 수 있는 것이다.

實用新案登錄을 받은 사람은 10年동안 獨占的으로 行使할 수 있는 權利를 法으로 保護해 준다.

그런데, 實用新案에 있어서의 考案이 發明과 다른 點은 그 技術의 水準이 發明보다 낮은 것이

節次풀이

〈特許廳 管理局 指導課 提供〉

며, 그래서 實用新案을 一名 小發明이라고도 한다. 英國과 美國 같은 나라에서는 實用新案制度가 없고, 西獨, 日本 그리고 우리나라에서는 이 制度를 採擇하고 있다.

4. 意 匠

意匠은 物品의 形狀이나, 模樣이나, 色彩 또는 이 세가지를 結合해서 누구나 보고 아름다움을 느낄 수 있도록 하는 새로운 考案을 말한다. 예를 들면, 扇風機를 시원스럽고 더욱 돋보이게 流線形으로 바꾸는 것을 그 例로 들 수 있는데, 이와 같은 考案이 새롭고 創作的이고 産業上 利用할 수 있을 때에는 登錄을 받을 수 있으며 이를 登錄意匠이라고 한다.

登錄要件을 갖추어 登錄을 받게 되면 8年間 獨占行使할 수 있는 權利를 保護받게 된다.

5. 商 標

商標라 함은 商品 또는 營業에 있어서 自己의

것과 他人의 것을 識別시키기 위해서 使用하는 文字나 記號, 그림 혹은 이들을 結合한 것(이것을 標章이라 함)으로서 特別顯著한 것을 말한다. 特別顯著性없이 普通으로 쓰이는 名稱, 簡單하고 흔히 있는 標章 등은 商標登錄을 받을 수 없다.

法人體名과 같은 商號도 그것이 商品의 出處表示나 營業標識를 위하여 使用될 때에는 商標로 設定될 수가 있으며 이것을 商號商標라고 부르기도 한다.

登錄을 받은 商標는 獨占的으로 使用할 수 있는 權利의 期間이 10年이나 權利者의 希望에 따라 每 10年마다 更新할 수가 있어 永久的이라 할 수 있다.

④ 工業所有權關係法

工業所有權에 관한 法은 特許法, 實用新案, 意匠法 및 商標法이 있고 이들 法을 施行하는데 具體的 事項을 規定한 施行令 및 施行規則이 各 各 있으며, 이와 關聯된 法規로서 登錄節次를 規定한 各權利別 登錄令, 諸手數料 徵收에 關하여 規定한 特許料, 登錄料 및 手數料 徵收規程, 出願·請求 및 登錄에 關한 事務의 基準을 設定한 出願·請求 및 登錄關係事務取扱規程과 審判 및 抗告審判關係事務取扱規程 등이 있다.

⑤ 特許의 對象

새로운 發明이나 考案이라고 해서 모두 特許 또는 登錄을 받을 수 있는 것은 아니다. 特許 또는 登錄을 받으려면 法에 定해진 一定한 要件을 갖추어야 하는데 이것을 權利別로 要約해 보면 다음과 같다.

1. 特許(發明特許)

새로운 發明중에서도 特許를 받을 수 있는 것은 그 發明이 國內에서 公知·公用되지 아니하였고 또한 國內 또는 國外에서 頒布된 文獻에 掲載된 바 없을 뿐 아니라 새로운 技術的 創作

特許制度와 節次품이 (1)

으로서 産業에 利用될 수 있고 進歩性이 있어야 한다.

그러나, 위와 같은 要件이 갖추어졌다고 해서 모두가 特許의 對象이 되는 것은 아니고 國家政策的으로 公共의 利益을 爲하여 다음과 같은 發明에 對하여는 特許를 받을 수 없는 것으로 制限하고 있다.

- ① 飲食物 또는 嗜好物
- ② 醫藥品 또는 混合에 依한 調製方法.
- ③ 化學方法에 依해 製造될 수 있는 物質自體
- ④ 原子核變換方法에 依하여 製造될 수 있는 物質自體.
- ⑤ 物質自體가 지니는 性質에 따르는 用途.
- ⑥ 公序良俗을 紊亂하게 하거나 公衆의 衛生을 害할 念慮가 있는 것.

또한 營業方法, 計算方法, 施術方法 또는 無限動力등에 대한 것은 特許를 받을 수 있는 發明의 對象으로부터 除外되고 있다.

2. 實用新案

새로운 考案으로서 實用新案登錄을 받을 수 있는 것은 위의 特許에서 說明한 바와 같은 여러 要件이 갖추어져야 한다. 다만, 發明特許의 境遇와 同一한 理由로 다음과 같은 考案에 대하여는 登錄을 받을 수 없는 것으로 制限하고 있다.

- ① 國旗 또는 勳章과 同一하거나 類似한 것.
- ② 公序良俗을 紊亂하게 하거나 公衆의 衛生에 害가 있을 念慮가 있는 것.

3. 意匠

意匠登錄의 對象이 되는 것은 역시 國內에서 公知·公用되지 아니하였고 國內 또는 國外에서 頒布된 文獻에 掲載된 바 없을 뿐만 아니라 工業上 利用할 수 있는 것으로서 視覺을 通하여 美感을 일으키게 하고 누구나 손쉽게 創作해낼 수 없는 것이어야 한다.

그러나 다음과 같은 境遇에는 國家政策的으로 公共의 利益을 위하여 登錄對象에서 除外된다.

- ① 國旗, 國章, 軍旗, 勳章, 褒章, 旗章, 其他 公共機關等の 褒章과 外國의 國旗, 國章 또는 國際機構等の 文字나 標識과 同一 또는 類似한 것.

- ② 公序良俗을 紊亂하게 할 念慮가 있는 것.
- ③ 다른 사람의 業務에 關係되는 物品과 混同을 가져올 念慮가 있는 것.

4. 商標

商標의 登錄을 받기 위한 要件으로서는 現行法上 여러가지 制限規定을 두고 있으나 무엇보다도 他人의 商品이나 營業과 識別을 可能케 하는 特別顯著性이 있는 標章이어야 한다.

다만, 例外的으로 國家政策上 公共의 利益을 위하여 다음과 같은 것은 登錄對象에서 除外하고 있다.

- ① 國家, 公共團體 등의 旗章과 同一類似하거나, 著名한 國際機關의 稱號나 標章과 類似한 것.
- ② 國家, 民族, 公益團體, 宗教 또는 著名한 故人과의 關係를 虛僞로 表示하거나, 이를 誹謗, 侮辱하거나 惡評을 받게 할 念慮가 있는 것.
- ③ 公序良俗을 紊亂하게 할 念慮가 있는 것.
- ④ 商品의 品質을 誤認케 할 念慮가 있는 것 등.

⑥ 新規성과 進歩性

特許法, 實用新案法, 意匠法에서 登錄要件으로 가장 重要한 것은 新規성과 進歩性이다.

新規性이란 獨創性을 意味한다. 다시 말하면 從來에 있어서 아직 알려지지 않은 創作, 卽 社會一般에게 公知·公用되지 않은 것을 말한다. 따라서, 新規性を 갖추려면 出願前에 國內에서 公知되었거나 公然히 實施되지 않았어야 하며 國內 또는 國外에서 頒布된 刊行物에 記載되어 있지 아니한 것이어야 한다.

한편, 進歩性이란 出願된 發明 또는 考案에 屬하는 技術分野에서 通常의 知識을 가진 사람이 위에서 說明한 바 있는 그 出願前에 公知되거나 公然히 實施된 것 또는 國內나 國外에서 頒布된 刊行物에 記載된 것으로부터 容易하게 發明 또는 考案될 수 있는 것에 該當되지 아니한 것을 말한다. <계 속>