

(特)(許)(戰)(略)(落)(穂)

特許紛爭處理의 常識

—特許비즈니스가 經營戰略化—

謹啓 貴業의 日益繁昌을 仰賀且祝합니다.

다음아니오라 貴社에서 現在 製造中の ×××은 弊社의 所有인 特許 第○○○○號의 權利를 侵害하는 것으로 思料되오니 그 製造 및 販賣를 即時停止하시는 同時에 이에 대한 貴社의 處理 結果를 本翰到着後 2週日以內에 回信하여 주시기 바랍니다.

따라서 回信이 없으실때에는 遺憾스러우나 法的 措施를 取할수 밖에 없게 되므로 요망하시기 添言합니다.

1979年 3月 15日

서울特別市 ××區 ××洞 ××番地
○○○○工業株式會社
代表理事 社長 ○○○○
××××株式會社
社長 ××× 貴下

이것이 普遍的으로 使用하는 特許侵害에 대한 警告書의 樣式이다. 물론 內容證明으로 보내짐으로써 그 重要性을 暗示하기도 한다.

이러한 特許紛爭은 特許權者와 特許侵害當事者間의 다툼이며 法律上的 繫爭手段으로 이용되고 있다.

먼저 特許權者가 提訴할 경우에는

- ① 禁止請求權
- ② 損害賠償請求權
- ③ 不當利得返還請求權
- ④ 信用回復措施
- ⑥ 刑事問責

등 여러 法的 措施手段이 있다.

이 가운데의 금지청구권은 현재 또는 未來의 침해에 대하여 금지할 수 있는 權利이며 이 行使는 假處分訴訟으로 다루는것이 普遍的인 수단이다.

가처분소송은 暫定的인 조치이므로 結論은 빠르고 또 법적인 證據가 不充分하여도 無關한 이

른바 立證方法의 疎明에 局限되는 것이다.

그러나 相對인 特許權侵害容疑者가 받는 打擊은 크며 경우에 따라서는 工場의 操業을 中斷하게도 한다.

다음의 손해배상청구권은 民法 또는 關係法에 의거하게 되며 특허권이라는 他人의 權利를 침해하면 이 原則에 따라 손해를 배상해야 하는 것이다. 또한 不當利得返還請求權이나 信用回復措施 등은 그 中心的 法的手段이 금지청구권과 손해배상청구권의 두 種類이다.

더우기 故意的의 성격이 明確한 특허권침해는 告訴에 따른 刑事罰을 科할수가 있다.

그러나 특허권자로부터 법적수단으로 追窮당할때의 침해용의자쪽은 그 對抗手段으로서 基本的인 것은

- ① 技術的範圍에 속하지 않는다는 主張
- ② 특허권이 무효라는 審判請求
- ③ 實施權이 있다는 주장
- ④ 從末에는 和解로 물고가는 방법들이 있다.

다시말해서 貴社의 특허권을 침해하지 않았다고 주장하는 것이 기술적범위에 속하지 않는다는 주장이고, 다음은 귀사의 특허권은 무효이므로 특허권이 필수 없어 특허권침해의 주장은 不當하다고 내세워야 한다.

실시권의 주장은 법적으로 실시권이 확보되었을 때의 경우, 즉 試驗 또는 研究를 위해서 그 特許發明을 실시할때 등이다. 예를 들어 單純히 國內을 通過하는 交通機關 또는 이에 使用하는 機械등에 특허권의 効力이 미치지 않기 때문이다. 또 그 특허권이 出願當時에 이미 國內에 있거나 先使用權으로서 그 발명을 사용하고 있을 때에도 効력이 미치지 않기 때문에 특허권의 効력이 없다. 따라서 특허분쟁은 발명의 技術범위를 결정하게 될 때에는 問題는 극히 複雜해지므로 특허비즈니스야말로 經營戰略의 主流가 되어가고 있다.