

브라질商標制度解

金 明 信
〈辨 理 士〉

1. 概 觀

南美大陸의 거의 절반을 차지하는 龐大한 面積과 1億을 넘는 人口를 包容하는 브라질은 어 디로 보나 大國임에 틀림없다.

특히 經濟的 潛在力은 先發中進工業國으로서의 이 나라의 이미지를 크게 浮刻시키고 있어 韓國과 비슷한 經濟的 位置에 있는 까닭으로 해서 더욱 우리의 關心을 끌고 있다.

1979年度 IMF統計에 따르면 브라질의 總輸出入額은 350億달러로서 그 規模面에서는 우리나라와 公교롭게도 비슷하다.

이와 같은 經濟與件下에 있는 브라질에의 商品進出을 위한 尖兵으로서의 工業所有權制度의 把握은 반드시 先行되어야 한다고 본다.

그런 理由에서 이 나라의 商標制度를 다음과 같이 概觀하고 項目別로 考察코자 한다.

世界知的所有權機構(WIPO)와 마드리드 商標登錄協定の 加盟國으로서 브라질은 現行 商標法을 1971年 12月 21日 發効시켰다.

1)商標權의 登錄은 先出願主義에 따르며 2)特異한 商標로서는 서비스마크가 있고 3)外國人의 權利能力은 互惠主義에 立脚하여 認定되며 4)出願公告期間은 60日, 5)商標權의 存續期間은 登錄日로부터 10年인데 10年마다 更新登錄할 수 있다. 6)不使用에 대한 登錄取消年限은 2年이며 7)讓渡要件에 있어서는 營業과 관계없이 商標 單獨으로 讓渡가 可能하며 8)商品分類는 固有商品分類(41個類)를 採擇하고 있다.

한편 出願具備書類는 1)出願人署名이 있는 委任狀 2)公證 및 領事認證畢한 Affidavit 3)公證 및 領事證畢한 本國 登錄證寫本 4)5×4cm이내의 見本 10枚 5)指定商品이 醫藥品일 경우 6個月이내에 브라질保健部 發給의 許可書가 필요하다.

中南美各國이 公用語로서 스페인語를 使用하고 있는데 反하여 唯一하게 포르투갈語를 公用語로 採用하고 있는 브라질은 工業所有權法中 商標法 第59條에서 自己의 商品 또는 서비스를 他人의 것과 區別하기 위하여 標章의 登錄을 받은 者는 이 나라의 領域內에서 當該標章의 所有權 및 獨占的 使用權을 保障받는다.

工業標章이라고 일컫는 商標의 한가지는 自己의 商標를 識別하기 위하여 製造業者, 工業者 또는 技工業者에 의하여 使用되는 標章을 말하며 通常의 商標(trademark)는 자기의 去來에 있어서 商品을 識別하기 위하여 商人들이 使用하는 포장을 가리킨다.

한편 서비스마크는 자기의 서비스나 業務活動을 識別하기 위하여 自營業者, 職業人, 代理業者 또는 企業人들이 使用하는 포장을 말하며 團體標章은 一連의 生産物出處를 表示하는 포장을 意味하는 4가지로 區分되어 있다.

2. 出願 및 登錄

出願은 1商標1出願原則이며 登錄을 請求하는 要旨 이외에 다음 事項을 포함하여야 한다.

1)說明書, 2)印刷用版木, 3)特別法令에 規定된 條件을 遵守하였다는 證明 4)其他 出願을 完全하게 하는데 필요한 書面등인데 單項請求書, 說明書 및 印刷用版木은 國家工業所有權局에서 規定하는 條件에 合當하여야 한다.

出願이 接受되면 方式審査가 行해진다. 出願이 方式上 瑕疵가 없으면 出願書가 受理된다. 單項出願受理證明書에는 請求에 의하여 出願年月日時 및 連續番號, 希望하는 保護의 性質, 優先權의 申請이 있으면 優先權의 表示와 出願人 및 그 代理人의 委任이 있을 때에는 代理人의 名稱 및 住所가 記載되어야 한다.

登録審査에 있어서는 所定의 要件을 갖추었는지의 與否와 그 主題가 技術的으로 適正하게 定義되어 있는지 그리고 出願이 現實的으로 有効한 登録의 一部를 構成하거나 아니면 抵觸하고 있는지의 與否에 대해서 判斷하게 된다.

여기서 새로운 說明書, 새로운 印刷用版木, 其他文書의 提出要求를 포함한 모든 請求로서 필요하다고 認定되는 것을 出願人에 明示하게 마련이며 이중 어느 請求이든 60日 이내에 充足되지 않거나 또는 當該要求에 대하여 拒否申請이 있을 때에는 出願書類는 閉鎖되고 節次가 끝난다.

한편 登録될 수 있다고 認定되는 때에는 印刷用版木을 公告하고 異議申請은 60日 이내에 해야 하며 異議申請이 있으면 出願人에게도 그 事實을 通知하게 된다. 異議申請이 없는 경우 登録出願을 認定할 것인지 拒絶 또는 閉鎖할 것인지의 決定에 대해서는 60日 이내에 抗告할 수가 있다.

醫藥品 또는 獸醫藥품을 識別하기 위하여 使用하려는 標章은 團體標章과 함께 라야 使用할 수 있으며 이들 2個의 標章에 대한 認識度는 平等하도록 하여야 한다.

3. 登録存續期間 및 移轉

標章 즉 商標, 工業標章, 서비스마크, 團體標章 및 廣告用슬로건 또는 記號의 登録効力은 登録證明書의 交付日로부터 起算하여 10年間 存續하며 계속하여 10年마다 更新登録할 수 있다. 그

러나 更新은 當該登録이 法律의 規定에 違反했을 때에는 許容되지 않으며 更新時期는 現在 有効한 10年間 存續期間의 最終 1年사이에만 申請할 수 있다.

따라서 10年分의 料金納入을 證明하는 書面은 登録證明書의 交付를 받기 위한 料金納入을 證明하는 書面과 같이 提出하여야 한다.

商標權은 贈與, 相續등에 의해서도 移轉할 수 있다. 다만 遺言이 없는 相續의 경우 또는 遺言에 의한 相續의 경우를 除外하고 新權利者는 登録出願을 위한 모든 要件을 갖추어야 한다.

하지만 商標의 移轉은 登録申請의 認定이 公告된 뒤라야 第3者에게 對抗할 수 있으며 具備要件을 갖춘다는 條件下에 移轉을 證明하는 原本에는 적어도 讓渡人 및 讓受人의 名稱과 業務의 種類, 證人의 名稱과 業務의 種類, 그리고 出願 또는 登録의 正確한 表示를 記載하여야 한다.

商標權의 實施許與에 있어서는 所有權者는 適法하게 明示된 第3者에게 그 使用을 使用許諾契約에 기초해서 許與할 수 있는데 使用許諾契約에는 出願, 登録番號, 使用料의 條件, 當該商品 또는 서비스의 性質 및 品質에 대한 有効한 統制力을 行使한다는 內容의 義務規定을 記載하여야 한다.

4. 登録効力の 消滅 및 無効

標章은 다음 경우에 登録効力を 喪失한다.

- 1) 法的保護期間滿了時에 更新登録申請이 없을 때
- 2) 登録名義人 또는 그 承繼人으로부터 正規의 書面으로 明示한 拋棄申請이 있을 때
- 3) 權利의 剝奪이 있을 때

不可抗力의 경우를 除外하고 登録効力은 當該商標의 使用이 登録許可日로부터 브라질에서 2年以內에 開始하지 않았을 때 또는 계속하여 2年을 넘는 期間에 使用이 中止되었을 때에는 利害關係人의 請求에 의하거나 또는 職權으로 剝奪된다.

다만 現在 使用上의 缺陷으로 因하여 權利剝奪을 決定하는 때는 登録名義人에 대하여 警告通

外國制度紹介

知를 한 날로부터 60일을 經過한 뒤에라야 한다.

한편 使用缺陷을 理由로 하거나 拒絕하는 決定에 대해서는 60日 이내에 抗告할 수 있는데 權利剝奪宣言에 대한 抗告가 없을 때 또는 抗告에서도 權利剝奪의 宣言이 肯定되었을 때에는 權利剝奪의 處分은 特別帳簿에 登錄하도록 되어있다.

물론 登錄無効에 대해서는 再審을 請求할 수 있다. 再審請求는 登錄許與로부터 6個月 이내에 만 할수 있으며 再審決定에 不服할 경우에는 다시 그 決定日로부터 60日 이내에 抗告할 수 있다.

그러나 法定時効가 滿了하거나 法的根據가 缺如되거나 또는 料金の 納入을 證明하는 書面을 添附하지 않았을 때에는 再審請求나 異議申請 또는 抗告가 受理되지 않는다.

5. 不登錄廣告用슬로건 및 記號

廣告用슬로건 및 記號로서 다음에 該當하는 경우에는 登錄할 수 없다.

1) 言語의 結合 또는 語句로서 商品이나 業務活動의 質만을 記述한 것.

2) 포스터, 看板, 廣告로서의 獨創性이 缺如되거나 또는 周知되어 있거나 다른 商品 및 서비스를 위하여 第3者에 使用케 하는 것

3) 廣告, 語句 또는 言語로서 道德에 違反하여 個人을 侮辱하는 意味나 暗示를 內包하고 있음은 물론 尊重하는 觀念, 宗教 및 感情을 損傷시키는 것

4) 포스터 또는 廣告로서 出願인이 適法으로 사용할 수 없는 標章, 營業所의 名稱, 號, 商號, 또는 賞詞를 포함한 것

5) 言語, 語句, 포스터, 廣告 및 슬로건으로서 第3者가 先登錄한 것이다. 그러한 先登錄의 宣傳物과 誤認하거나 混同을 일으킬 憂慮가 있는 것.

6) 標章의 登錄에 관한 禁止規定의 어느것에나 該當하는 것

여기서 廣告用슬로건 또는 記號라 함은 어떠한 合法的인 活動을 推薦하거나 商品의 品質을 強調하며 따라서 使用者 및 消費者의 購買力을 刺戟하는 手段으로 사용하려는 어떠한 獨創的이며 特殊한 表現, 廣告文 또는 그 結合圓形 따위를

가리킨다.

廣告用슬로건 또는 記號의 登錄은 브라질 全領域에 걸쳐 効力을 가지며 合法的인 活動에 종사하는 누구든지 廣告用슬로건 또는 記號의 登錄을 出願할 수가 있다. 따라서 廣告用슬로건 및 그밖의 어떠한 커뮤니케이션 媒體에도 상용할 수 있다.

한편 브라질에도 周知標章制度를 規定하고 있어 周知商標로 認定되는 것은 法에 規定한 조건 및 목적에 따라 등록된 것을 그 全部 또는 一部 複製하거나 模倣한 다른 표장의 등록을 막기 위하여 모든 類에 關해 保護를 받고 그리고 特別 臺帳에 登錄하고 있다. 다만 商品이나 서비스의 原產地 또는 그 出處에 混同을 일으킬 憂慮가 있거나 當該周知商標의 社會的評價에 損傷을 주지 않는 것에 限하고 있다.

外國標章의 경우에 있어서는 브라질을 締約國이나 當事國으로 하는 國際協定の 當事國이 되는 國家에 正規로 出願한 標章으로서 當該協定の 優先期間內에 브라질에도 出願하는 것을 條件으로 한다.

商標法에 따르면 優先期間內에 標章의 優先權은 同一한 標章의 第3者의 登錄出願보다 効力이 優先하며 우선권은 原出願國으로부터 交付한 適法한 書面에 의해 그 참됨을 證明하여야 하고 願書나 登錄簿의 등본과 아울러 完全한 翻譯文으로 그 番號 및 日字를 記載한 것을 여기에 添附하여야 한다.

이밖에 代理人制度가 있어 外國에 居住하는 者는 브라질에 住所를 둔 사람을 代理人으로 選定, 委任하여야 하는데 代理人은 本人을 대리하여 工業所有權에 關한 事項의 司法上의 召喚狀등을 受領하는 權限과 義務를 지닐 뿐만 아니라 出願, 申請 그밖의 事項을 다루며 特許權이나 商標權의 有効期間內에 代理人이 委任되도록 規定하고 있다.

특히 代理人은 司法上의 問題로 召喚狀이 發給되어 이를 處分하기 위한 爭訟期間은 60日 이내로 規定하고 있으며 여기에는 반드시 本人으로부터 委任狀이 주어져야 하고 60日 이내에 爭訟節次를 取하지 않을 경우에는 그 事案은 自動的으로 原決定대로 終結된다.