

工業所有權 相談解説

特許냐 實用新案이냐

問

어떤 아이디어 製品을 出願하고 싶은데 特許와 實用新案중 어느 쪽으로 出願하여야 하는지?
듣는데 實用新案쪽이 審査에 합격하기 쉽다고 하는데 그것이 사실인지, 他人의 模倣을 피하기 위해 빨리 權利化하고 싶으나 어느쪽이 얻기 쉬운지, 또 權利의 힘에 있어서는 어느 쪽이 有利한지, 그 밖에 다른 點이 어떤 것이 있는지 알고 싶습니다.

答

特許와 實用新案은 새로운 技術的思想에 대해 一定期間의 獨占權이 賦與된 點에서는 根本的인 差異는 없습니다. 다만, 類似的인 아이디어가 이미 알려진 경우에 特許에서는 公知事實에서 쉽게 생각해 낼 수 있는 것은 拒絶되며 實用新案에서는 극히 容易하게 생각해 낼 수 있는 것이 거절된다고 法律條文에서 規定하고 있는 것으로 미루서 一般的으로는 實用新案쪽이 심사는 너그러우며 登錄査定도 쉽다고 봅니다. 다만, 그 差異는 微妙해서 一般的으로 實用新案은 그 對象이 特定物品으로 限定되어 있는 경우가 많으므로 公知事實에 대해 그 차이가 明確하다는 理由로 許可되는 것이 많은 것도 事實입니다.

兩者중 가장 큰 差異는 特許에서는 方法이나 物自體도 許可되는데 대하여 實用新案에서는 方法은 不可能하며 物品의 形狀, 構造, 組合만이 權利가 주어지는 點입니다. 또한 權利의 存續期間이 特許에서는 出願日로부터 15年을 넘지 못하며 公告日로부터 12年인데 反하여 實用新案은 公告日로부터 10年, 즉 特許쪽이 權利期間에 있어 약간 깁니다.

그러나 日用品 등의 경우는 라이프 사이클이 짧기 때문에 實用新案 정도의 權利期間으로도 充分한 때가 많습니다.

特許와 實用新案은 다같이 分類表에 따라 分類되며 그 分類의 擔當審査官이 審査하기 때문에 審査에 要하는 期間에는 差異가 없습니다.

앞서 말씀드린 바와 같이 實用新案에서는 比較的 異議申請도 적어 審査의 결말이 빨리 날 가

능성이 높다고 하겠습니다.

그밖에 出願料에 있어 特許는 1件當 5,000원, 實用新案은 4,000원이며, 審査請求料는 特許가 15,000원, 實用新案은 15,000원으로 같고, 出願公告料도 特許가 8,000원, 實用新案이 8,000원으로 같습니다. 다만, 심사청구료나 出願公告料에 있어 특허의 경우 請求範圍의 項이 많을 경우 1項마다 5,000원씩, 종속청구범위의 追加項에 대해서는 2,000원씩 各各 加算되며 實用新案의 경우는 종속청구범위의 項에서 1項마다 2,000원씩 加算됩니다. 또한 出願公告料에 있어 特許와 實用新案이 다 같이 公報面數 5面을 초과할 때 초과 1면마다 2,000원씩 加算됩니다. 비교적 實用新案의 경우가 비용이 약간 적게 듭니다.

일단 實用新案으로 出願한 것일지라도 審査請求期間內에는 特許出願으로 變更할 수가 있으므로 그간에 自己의 考案을 評價해서 즉, 10年 이상의 權利가 필요하면 후에 特許出願으로 變更할 수도 있습니다.

또한 반대로 처음에는 特許出願으로 했었다가 거절된 경우에는 一定期間(30日)에 限하여 實用新案으로 變更할 수도 있습니다.

이렇게 出願變更을 할 때에는 最初의 出願日을 出願日로 看做합니다.

그밖에 特許와 實用新案에 있어 差異를 찾는다면 權利가 賦與되고 製品이 生産되어 市場에 出荷될 때 一般消費者의 認識입니다. 즉, 特許品과 實用新案品과를 보는 聲價라 하겠습니다.

辯理士 文基祥