

工業所有權 相談解説

發明과 發見 및 意匠과 Design등

問 ① 發明이란 무엇이며 發見과는 어떻게
다릅니까?

② 意匠이란 무엇이며 디자인(Design)과는
어떻게 區別되니까? 그 對象에 對하여도 알고
싶습니다.

③ 商標와 서어비스標의 差異는 무엇입니까?

答

① 發明과 發見은 다함께 새로운 것을 人
間社會에 하나의 知識 識見으로써 紹介되는
것이지만 發見이라는 것은 그 對象이 以前
부터 이미 存在하고 있는 것이고, 發明이라는 것은
그것이 創作되기 前에는 存在하지 않는 點에 兩者는
根本적인 差異가 있습니다.

그러나 發見은 發明의 어머니라고 하는 말이 있듯
이 發見에 기초를 둔 發明이 相當히 많으며, 또한
發明이 發見을 추구하는 例도 적지않아 兩者는 密接
한 關係에 있다고 말할 수 있습니다.

그러나 特許法上 特許의 保護對象이 되는 것은 發
見이 아닌 發明 즉 自然法則을 利用한 技術의 思想
의 創作으로서 高度한 것이어야 합니다.

② 意匠法上의 意匠이라 함은 物品의 形狀, 模樣,
色彩 또는 이들의 結合으로서 視覺을 通하여 美感을
일으키게 하는 것을 말합니다. 그러므로 意匠은 物
品의 外觀으로서 物品을 떠나서는 存在하지 않으며
視覺을 通해야 하는 것이기 때문에 눈에 보이지 아
니하는 形狀, 模樣, 色彩는 意匠으로서 認定할 수
없게 되는 것입니다.

이와 같이 意匠法의 對象이 되는 意匠은 物品의
形狀, 模樣, 色彩로서 美感을 일으키게 하는 條件을
充足시키지 않으면 안됩니다.

그러나 디자인(Design)이라는 用語는 意匠으로도
翻譯되나 意匠以外에도 計劃, 設計 및 圖案 등이 包

含되는 것으로서 一般적으로 매우 넓은 範圍로 使用
되고 있으므로 工業디자인, 裝飾디자인(패션디자인)
등은 意匠의 保護對象이 될 수 있지만 都市計劃디자인,
建築디자인 등은 物品性이 缺如되었다 하여 保
護의 對象에서 除外시키고 있습니다.

③ 商標는 自他の 商品을 識別하기 위한 標識인데
대하여 서어비스標는 他人의 서어비스業과 區別시키
기 위해 使用하는 標識으로서 兩者의 差異는 使用되
는 對象이 商品이나 아니면 서어비스業에 依한다고
할 것입니다.

우리나라도 商標나 서어비스標를 같은 商標法에
規定하고 있는바, 그 差異點에 關하여 다시 살펴보
면,

첫째, 商標와 서어비스標의 效力範圍는 그 對象이
商標는 指定商品인데 反하여 서어비스標는 指定서어
비스(用役)라는 것이나, 特許廳에 登錄한 날로부터
獨占排他的인 權利가 發生됨은 同一하고 他人이 任
意로 使用하는 때에는 民事上 및 刑事上의 制裁를 加
할 수 있음은 같습니다.

둘째, 對象의 範圍面에서 보면 商標는 商品의 製
造, 加工이나 販賣를 對象으로하는 것이나 서어비스
標는 第3次産業에 屬하는 서어비스에 關한 營業을
對象으로 하는 것으로서 現行 商標法은 商品에 대하
여는 53個의 商品區分을 定하고 있으며, 서어비스
는 12個의 區分으로 나누고 있습니다.

셋째, 商標와 서어비스標는 위에서 본 바와 같이
保護對象의 範圍가 전혀 다른 것이기 때문에 兩者에
있어 비록 같은 標章이라 할 지라도 聯合性이 認定
되지 아니하고 또한 商標를 서어비스標로, 서어비스
標를 商標로 相互 變更하는 變更出願을 許容하지 않
고 있습니다.

〈金永吉 (辨理士·金永吉 國際特許法律事務所長)〉