

# 大法院判例를 통해 본

## 工業所有權制度的 紙上分析

- ..... 工業所有權制度的 紛爭은 어떠한 過程을 거쳐 解決되는가? 모든 紛爭.....○
- .....이 그렇듯이 工業所有權制度도 大法院에서 解決되는 것이 대부분이다. ....○
- ..... 다만 地方法院 대신 審判所, 高等法院 대신 抗告審判所를 거쳐 大法院에.....○
- ..... 上告되는 것이 다를 뿐이다. ....○
- ..... 그러면 어떤 紛爭들이 大法院까지 上告되어 어떻게 解決되었는가? 이에.....○
- .....本誌는 「判例研究」를 위하여 工業所有權 4法の 代表的인 大法院 判例를.....○
- .....모아 分析해 보았다. ....<編輯者註>.....○

### ◎ 第 2 回 ◎

#### ■ 이달의 目次 ■

##### ■ 意匠의 概念

##### ■ 登錄對象인 意匠

<다음號에 繼續>

##### ■ 意匠의 概念

###### 意匠의 物品性

###### ※ 74. 11. 6 74후 59判決(意匠權利範圍確認)

本件 (가)號의 문창호지는 所論意匠登錄 第13709號로된 의장권과는 相異한 生産品이라는 것을 前提로한 것이므로 原審判決이 所論既判決에 저촉되는 것이라고 인정할 수 없다.

###### 意匠考案의 要素—形狀, 模樣, 色彩性

###### ※ 68. 11. 19 64후 1判決(意匠登錄無效 抗告審判 100號審決)

原審審決理由의 要旨는 本件 登錄 第1106號 意匠은 .....것가락의 形狀과 模樣의 結合에 對한 登錄의장인 바, 本件 意匠의 考案要素는 公知의 것가락에 形狀 및 模樣을 結合하므로써 形態, 模樣, 構成의 形式, 模樣의 占하는 位置, 이들 相互間에 있어서의 均衡 등인데 이들의 要素가 一體化되므로써 感得되는 趣味感에 新規性이 있다는 判斷아래.....措處는 正當하고 原審의

證據取捨에 所論과 같은 探證法則 違反의 違法이 있다 할 수 없다.

###### 物品의 材質이나 製造方法과 意匠

###### ※ 70. 7. 29 70후 40判決(意匠登錄無效, 抗告審判 147號 審決)

原審은.....

本件 意匠의 指定物品인 가방의 本體의 外面全體에 配한 凹凸形의 얼룩무늬는 本件 意匠의 出願前부터 同種 商品인 가방類에 普遍的으로 配하여지고 있던 것이 顯著하니 本件 意匠은 新規性있는 考案이라고 볼 수 없다고 判斷하였는 바, 위와 같은 判斷은 正當하고...

登錄意匠의 對象은 物件의 形狀, 模樣이나 色彩 또는 이들의 結合을 內容으로 하는 考案이라 할 것이니, 物品의 材質이나 그 製造方法 등을 내세워 本件 意匠의 新規性을 主張하는 所論은 받아들일 수 없다.

###### 意匠의 視覺的 審美感

###### ※ 特許上 9判決(62. 10. 25 宣告)

###### (美匠特許無效, 抗告審判 12號 審決)

美匠의 概念은 物品의 形狀, 模樣, 色彩感은 그 結合에 의하여 即, 物品의 外形에 의하여 視覺을 통한 美感을 주는데 있는 것으로서 이 美感을 주는 與否는 보는 사람에 따라 다른, 定하거 困難한 問題이며, 審判官의 主觀的인 判斷에 一任될 性質의 것이 아닌 만큼 客觀的인 標準에 의하여야 할 것이나 原審判決의 所論審

美感判斷에 있어 그것이 客觀의 標準에 依하지 아니한 것이라고 斷定할 수 있는 違法이 있다 할 수 없다.

### ■ 登錄對象인 意匠

#### 意匠의 産業性(工業性)

※ 60.10.27 特上 7號判決(特許出願査定不服 抗告審判)

原審決은 그 理由에서 産業的 考案이라함은 産業上 利用할 수 있는 考案을 말하는 것으로서 그 考案이 單純히 工業的으로 實施가 可能할 뿐 아니라, 人間의 經濟的 慾望을 滿足시킬 수 있는 效果 即, 經濟的 效果를 招來할 수 있는 것이라야 하는데 本願은 그 美匠이 經濟的 效果를 가지고 있는 것이라고 認定되지 않는다고 判示하였다.

그러나 所謂 美匠特許라함은 物品의 形狀, 模樣, 色彩 또는 그 結合으로 新規하고 正常的인 産業的 考案을 말하는 것인데 本願은 工業的으로도 實施가 可能할 뿐 아니라, 舉行紙에 圖形과 模樣을 配合하므로써 그 審美感을 增加시켜 慶吊 儀式狀으로 그 經濟的 價値가 認定되어 社會生活에 있어서의 慾望을 充足시키며 그 慣行이 認定되고 있음을 一件記錄上 認定할 수 있는 것인데, 何等의 理由없이 産業的 考案이라고 認定할 수 없다고 判斷한 것은 本願의 事實을 誤認한 것이 아닌 法律解釋을 그릇친 違法이 있다고 할 것이다.

#### 新規性

※ 75.7.10 75후 27判決(傳票拒絕査定不服 74抗告 絶 224號)

原審은 公知된 線과 線의 排列로서 이루어진 本願考案은 引用考案에 의하여 容易하게 創作할 수 있다고 判示하여 本願考案의 創作性을 排斥하였으나, 意匠法에 傳票나 統計用紙 퍼지등이 意匠을 表現할 物品으로 規定되어 있어서 위 物品등이 意匠登錄 對象이 되

었으니 위 物品등은 그 使用目的으로 보아 線과 線의 排列로 構成되어야 할 것이니 本願考案이 公知의 線과 線의 排列이어서 創作性이 없다고 할 수 없고, 또 本願考案과 引用考案을 對比觀察하여 視覺을 통하여 느껴지는 美感이 全體의으로 觀察하여 客觀的 創作性이 缺如될 정도로 類似하다거나 容易하게 創作할 수 있는 것이라고 단정할 수 없을 것임에도 不拘하고 原審이 위와같이 判斷한 措施는 意匠法에 있어서의 新規性과 創作性의 法理를 오해한 違法이 있다 할 것이다.

#### 創作性

※ 79.8.28 79후 60判決(순잡이拒絕査定不服, 77抗告 絶 540號)

意匠法이 要求하는 客觀的인 創作性이란 過去 및 現存하는 것을 基礎로 하여 거기에 考案者의 새로운 美感을 주는 美的考案이 結合되는 정도이던 意匠法에 의한 意匠登錄을 받을 수 있다고 解釋함이 타당하다고 함은 論旨과 같다.

그러나 이 事件 記錄을 살펴보면 위와 같은 見解에 따라 審判한다 하더라도 本件 意匠이 創作性이 없다는 結論에 도달할 것으로 認定되는 이 件에서는 原審決議 結論은 옳다고 아니할 수 없다.

#### 抗告審決要旨

意匠이 登錄되려면 公知의 意匠과 單純한 差異點이 있다는 理由만으로는 그 要件을 充足시킬 수 없는 것이고 公知意匠보다 獨創性 또는 進歩性이 있어야 하는 것임에도 不拘하고 本願 意匠에서 이와같은 要因을 찾아낼 수 없는 바, 예컨대 손걸림곡선은 버스등에 설치된 손잡이 등에서 흔히 볼 수 있는 정도의 것이고 意匠物品의 결국부위, 그 角度나 기타 形狀등에 있어서도 이 分野의 통상의 知識을 가진자가 容易하게 創作할 수 있는 정도의 單純한 商業的 變形에 지나지 아니한다. <계속>

## (案) 第37回 發明教室 (內)

本會는 發明人口의 底邊擴大와 아울러 發明人들간의 어려운 問題點들을 相互討論하여 對話를 통한 發明意欲鼓吹와 優秀發明을 創出하고자 다음과 같이 3月中 第37回 發明教室을 開講코자 하오니 많은 參加바랍니다.

◎ 日 時 : 1987年 3月 14日 (土) 午後 1시

◎ 場 所 : 特許廳 研修室 (품립빌딩 10층)(參加費 없이 教材無料提供)

◎ 문의처 : 韓國發明特許協會 연수부 (557-1077/8)