

# 지식재산권에 관한 주요 국가의 정책 동향



## 김 주 섭

엘지.필립스 엘시디(주)  
특허총괄상무, 법학박사

## 제4절 중국의 특허쟁송제도

### 1. 개요

중국에서 지식재산권 침해에 대하여 구제를 받는 방법은 권력의 성질에 따라 사법수단과 행정수단으로 나눌 수 있다.<sup>37)</sup>

이러한 이중구조 체제를 지식재산권 보호의 쌍궤라고도 한다. 또한 사법 구제는 구제단계에 따라 소송 전 구제와 소송에 의한 구제로 나눌 수 있다. 사법기관에 의한 구제는 인민법원과 인민검찰원에 의해 이루어진다. 인민법원은 지식재산권 침해를 당한 권리자의 민사적 청구를 심리판단하여 침해행위의 중지와 원상회복 및 손해배상 등의 판결을 내리고, 인민검찰원은 타인의 지식재산권을 침해함으로써 죄를 지은 자에 대한 형사적 제재를 담당한다. 그러나 통상의 사법적 구제는 민사적 구제의 의미로 사용되고 있으며, 인민검찰원에 의한 형사적 제재조치는 형사적 구제라고 부르고 있다.

### 2. 민사소송 개관

#### 1) 재판기관

중국의 재판기관인 인민법원은 기층인민법원, 중급인민법원(지방법원 상당), 고급인민법원(고등법원 상당) 그리고 최고인민법원(대법원 상당)의 네 단계로 법원을 구성하고 있다. 그러나 심급제에 있어서는 중국은 2심제로 운영된다. 따라서 1심 법원이 어느 법원이냐에 따라 상소심 법원이 정해진다는 점에 유의해야 한다. 특허사건은 주로 중급인민법원에서 취급한다.

37) 국제특허분쟁대응 표준 Manual 2005년 10월 중국편 49면, 한국전자산업진흥회.

## 2) 소장제출 및 심사

원고는 당사자(원고와 피고)의 이름, 성별, 연령, 민족, 원적, 직업, 회사와 주소, 기업체 단위, 기관, 단체의 이름, 소재지와 법인의 대표이름, 직무와 소송청구 이유와 사실 근거를 기재한 소장을 제출하여야 한다. 법원은 제출된 소장을 심사하여 적법하면 7일 이내에 입안하고 소장 부분을 피고에게 송달한다. 만약 소장 심사 결과 적법하지 않으면 7일 이내에 불수리의 결정을 한다.

## 3) 개정전 준비절차

소장의 수리에서 개정심리 전까지 진행되는 일련의 소송활동을 개정 전 준비절차라고 하는데, 이 준비절차에서는 법원이 소장 부분을 피고에게 송달하면 피고는 송달된 날로부터 15일 이내에 답변서를 제출하며 답변서는 다시 원고에게 송달된다. 또한 개정 전 증거를 교환한다. 당사자에게 증거제출을 강조하는 동시에 개정하기 전에 증거를 교환하고, 당사자가 서로 상대방의 주장 및 전문기술성이 강한 증거에 대해서 사전에 인지하도록 한다.

## 4) 개정 심리

개정 전 준비절차가 마무리되면 법원은 개정심리를 한다. 개정심리는 법정조사, 법정변론 및 판결 선고로 이루어진다.

### (1) 법정심리

법정조사에서 당사자의 진술과 증인의 증언을 청취하고, 서증이나 물증자료를 제시하며, 감정결론 및 검사기록을 낭독, 상반된 증거를 대조하는 등으로 사실관계를 밝힌다.

### (2) 법정변론

법정변론은 법정조사의 기초위에 사방 당사자 및 소송 대리인이 법정에서 분쟁이 되는 사실과 법률문제에 대하여 반론하고 질문하는 것이다.

## 5) 판결선고

법정변론 종결 후 사건에 대한 합의법정의 평의를 진행한다. 여기서 평의진행에 앞서 화해를 진행할 수도 있다.

화해가 성립되면 화해문서를 작성하고 사건을 종결하며 평의를 진행하지 않는다. 평의가 완료되면 법원이 판결을 선고한다. 판결은 원칙적으로 사건을 등록한 날로부터 6개월 이내에 하지만 특별한 사정이 있는 경우에는 6개월 연장할 수 있다.

## 6) 상소

판결에 대하여 불복하고자 하는 당사자는 판결서 송달 일로부터 15일 이내에 제2심 법원에 불복하는 상소를 제기할 수 있다.

## 3. 침해소송

### 1) 의의

지식재산권자는 인민법원에 침해중지, 원상회복 및 손해배상을 청구하는 민사소송을 제기할 수 있다.

### 2) 관할

심급에 대해서는 보통 지식재산권 침해소송은 각 성, 자치구, 직할시 인민정부 소재지의 중급인민법원과 각 경제특별구의 중급인민법원을 1심법원으로 하고, 각 성, 자치구, 직할시의 고급인민법원을 2심으로 한다.(중국 민사소송법 제19조)

지역관할에 대해서는 일반적으로 피고 주소지의 인민법원에 제기한다. 특히 특허침해사건의 관할지역에 대해 [최고인민법원의 특허침해분쟁사건의 지역관할에 대한 통지]에서 침해품의 제조지역, 사용지역 또는 판매지역의 인민법원이 관할한다고 규정하고 있다.

### 3) 시효

1987년 중국의 민법통칙(제135조)과 특허법(제57조)의 규정에 따르면, 특허침해소송의 시효는 2년이며, 15일 이내에 소송을 제기하도록 규정하고 있다. 구체적으로는 특허침해행위가 지속적으로 진행되고 있는 경우에는 권리자 또는 이해관계인이 그러한 침해를 안 날로부터 또는 침해 사실을 알 수 있는 날로부터 2년 내에 침해소송을 제기하지 않으면 침해행위에 대하여 구제받지 못한다는 것이다.

[발명특허 2008, 7]