

國 外 事 件

公知技術의 轉用과 發明의 進步性

〈日本高裁 1982年 3月 24日 判決, 1980年(行ナ) 第140號〉

1. 事件概要

가. 原告가 特許出願을 한 密封療法用 藥物入接着 테이프의 製造方法에 관한 것으로서 그 主要한 特徵은 아크릴酸에스텔·아크릴酸共重合體와 治療에 有效한 濃度로 均一하게 分散된 抗炎 症性스테로이드에서 된 感壓接着性의 被覆을 不透過性支持體 필름上에 形成한 點에 있다.

나. 이 출원을 拒絶한 特許廳의 審決에서 引用한 例 1에는 密封療法을 위한 接着테이프에 관해서 記載되어 있고 이 테이프가 그 接着劑中에 均一하게 分散된 스테로이드의 一種인 후루란드레노론을 包含한 不透過性의 플라스틱 테이프일 것 및 그 皮膚疾患에 대한 治療效果에 관해서 설명하고 있으나 上記 接着劑의 具體的인 材料名은 나타나 있지 않다.

똑같이 引用例 2에는 아크릴酸에스텔·아크릴酸共重合體로 되는 感壓接着劑를 플라스틱 필름上에 塗布한 접착테이프가 外科用, 醫療用에 쓰일 것 및 사람의 皮膚에 대하여 비교적 無刺激일 것을 나타내고 있다.

다. 原告는 前記 審決의 取消을 要求하는 本訴에 있어서 이 發明의 테이프는 患部를 뜨게 하여 藥物의 經皮吸收를 促進시키는 것임에 대하여 引用例 2의 테이프는 健康한 皮膚에의 接着을 목적으로 하는 藥物을 포함하지 않는 테이프로서 뜨거나 허는 것을 防止하기 위해 通氣性으로 되어 있어 兩者間에는 本質的인 差異가 있다.

또한 이 발명의 接着劑는 스테로이드와 混合하더라도 스테로이드가 接着劑에 封해지지 않고 擴散하여 藥劑로서 有效하게 作用하는 등의 性

質(마이너스 효과를 發生시키지 않는 性質)을 가져오지 않으면 아니되었고 이들의 性質에 관해서는 두가지 引用例에는 전혀 나타나 있지 않으므로 審決의 判斷은 틀렸다고 主張하였다.

2. 判決要旨

判決은 이 發明과 引用例 2와의 테이프를 직접 對比해 보면 原告가 主張하는 差異가 있음이 推認되나 特許廳의 審決은 引用例 2의 接着劑를 引用例 1에 나타나는 密封療法用 테이프의 接着劑로서 轉用하고 本件의 發明과 같이 하는 것은 容易하다고 하고 있어 이 判斷에 틀린 것은 없다.

그리하여 引用例 1에는 접착제의 材料名이 明示되어 있지 않은 外에는 이 발명과 전혀 同一한 醫療用接着테이프가 기재되어 있으므로 거기 에 사용되고 있는 接着劑가 前記의 마이너스 효과를 發生치 않는다는 것을 默示의으로 示唆하고 있다고 解釋된다.

다시 引用例 2에는 사람의 皮膚에 대하여 無刺激性의 接착제가 나타나 있는만큼 이것을 引用例의 接착제에 相當하고 있다는 것을 期待하여 適用해 보는 것은 容易하다고 判示하여 特許廳의 拒絶審決을 支持하였다.

3. 論評

轉用의 點에 發明의 進步性이 있다고 하기 위해서는 이 判決이 말하는 것과 같이 當該發明과 個個의 引用例와의 사이에 差異가 있다는 것만으로는 充足하지 않고 當該 發明의 構成 또는 效果에 있어서 單純한 轉用의 테두리를 넘은 어떠한 特徵이 없으면 안된다고 생각된다.