

初歩者教室

우리나라 工業所有權制度 主要内容(3)

(前號에서 계속)

2) 實用新案權

(1) 實用新案權의 意味

實用新案法 第2條에는 “新規의 考案을 한 者는 이 法에서 定하는 바에 의하여 實用新案權을 받을 수 있다”고 規定하고 있고, 同法 第3條는 “이 法에서 考案이라 함은 自然法則을 이용한 技術의 思想의 創作을 말한다”고 規定하고 있다.

따라서 特許의 대상인 發明에 비해 ‘高度의 것’이라는 條件이 붙어있지 않음을 알 수 있다.

이처럼 法規定上으로는 特許의 對象인 考案이 구별되는 것으로 되어 있으나 실제로는 그 구분이 분명하지 않다. 이 때문에 일반적으로 既存의 物件을 改良하여 實用價値를 높인 것을 實用新案이라고 한다.

따라서 實用新案權이란 實用新案法上 이미 發明된 것을 改良하여 보다 더 便利하고 유용하게 쓸 수 있도록 構造나 形狀을 새로이 한 考案에 대하여 法令에 의한 審査를 거쳐 獨占排他的인 權利를 許與한 것을 말한다.

예를들면 電話機에서 따로 떨어져 있던 送話機와 受話機를 함께 붙여 便利하게 쓸 수 있도록 改良하는 것과 같이 考案이 새롭고 進歩性이 있어야 한다. 實用新案權을 받은 사람은 10년간

그 權利를 獨占的으로 사용할 수 있다.

한편 實用新案과 特許의 차이점중 중요하고 분명한 것은, 特許는 技術的 創作의 高度性이 요구되나, 實用新案은 創作의 高度性이 必須的인 것은 아니다.

또 特許는 그 대상의 제한을 받지 아니하고 方法發明 및 植物發明에 대하여 特許를 받을 수 있으나 實用新案은 반드시 특정 物品이 전제되고 그 物品을 통해서 표현되는 創作으로써 物品의 形狀 및 構造 또는 組合만이 그 대상이 된다.

實用新案에서의 物品이란 單獨으로 거래의 대상이 되는 物品을 말하며, 獨立的인 사용가치를 갖는 物品일 必要는 없다.

예를 들면 機械의 附分品은 實用新案의 대상이 되지만 氣體·液體·粉末·電波·에너지 등은 대상이 되지 않는다.

形狀이란 外面的인 形態를 말하는데 시각뿐만 아니라 感觸에 의해 인식될 수 있는 것으로서 自動車의 流線形狀이 그 예이다.

構造란 構成과 같은 말로서 材料를 사용하여 物品의 內外部를 짜 맞추는 것으로, 實用新案에 있어서의 構造는 機械的 및 器具의 構造를 말하는 것으로 化學的 構造는 包含되지 않는다.

組合는 각각 獨立하여 形狀 또는 構造로서의 機能을 갖고 있는 두개 이상의 物品을 結合하여 새로운 效果를 낳게 하는 것을 말한다.

(2) 不登錄 事由

實用新案도 特許와 마찬가지로 實用新案權을 받을 수 없는 事由가 있는데, 이를 不登錄 事由라고 한다.

그 내용은 다음과 같다.

① 國旗 또는 勳章과 동일하거나 類似한 考案
國旗나 勳章은 國家의 象徴이요 公共性을 지니고 있는 것이므로 이들을 形象화한 物品을 特定인에게 獨占시킬 수 없다는 이유에서 實用新案登錄을 받을 수 없도록 했다.

② 公共의 秩序 또는 善良한 風俗을 문란하게 하거나 公衆의 위생에 害가 있을 염려가 있는 考案

美風良俗을 해하거나 國民保健上 害로운 發明

이 特許를 받을 수 없는 것과 같이 그러한 考案도 實用新案登錄을 받을 수 없도록 했다.

(3) 實用新案 登錄要件

不登錄 事由에 해당되지 않는 考案이라도 特許의 特許要件과 마찬가지로 要件을 갖춘 考案만이 登錄을 받을 수 있는데, 이를 實用新案 登錄要件이라고 한다.

그 要件은 特許와 同一하게 新規성과 進歩性 및 産業上 利用 可能性이며, 그 內容도 特許의 그것과 同一하다.

3) 意 匠 權

(1) 意匠權의 意味

意匠法 第2條는 “新規의 意匠을 考案한 者는 이 法에서 定하는 바에 의하여 意匠登錄을 받을 수 있다”고 規定하고 있고, 同法 第4條는 “이 法에서 意匠이라 함은 物品의 形狀, 模樣이나 色彩 또는 이들을 結合한 것으로서 視覺을 통하여 美感을 일으키게 하는 것을 말한다”고 規定하고 있다.

따라서 意匠은 特許나 實用新案과는 달리 ‘自然法則을 이용한 技術的 思想의 創作’임을 요하지 않는 차이점이 있다.

그러나 物品이 전제되고 物品을 통하여 표현되는 考案이라는 점과 發明보다 한 단계 낮은 水準에서 保護되는 創作이라는 점은 實用新案과 비슷하다.

意匠은 特許나 實用新案과는 달리 技術的인 效果의 發生을 必要로 하지 않는 대신에 意匠이 표현되는 物品의 外觀으로부터 視覺을 통한 美感, 즉 審美感을 느낄 수 있어야 한다.

따라서 意匠權은 物品의 機能이나 實用的인 價値와는 관계없이 物品의 外觀, 즉 그 形狀 및 模樣이나 色彩 또는 이들을 結合한 것이 사람의 시각을 통하여 새로운 美的 感覺을 느끼게 하는 경우 이를 새로운 考案으로 인정하여 獨占權이 주어진 權利이고, 意匠權이 설정된 意匠이 登錄 意匠이다.

意匠이란 예를 들면 電話機를 시원스럽고 더

욱 돋보이게 보기좋은 모양으로 바꾸는 것을 들 수 있다.

意匠權을 받은 사람은 8년간 그 權利를 獨占的으로 사용할 수 있다.

한편 實用新案에 있어서의 形狀이나 構造가 그 對象物品의 外觀을 決定하는 경우도 있다. 따라서 考案品이 創作되면 그 形狀 및 構造는 實用新案으로 出願하고, 그 形狀이나 모양은 意匠으로 出願하여 重複 保護를 받을 수 있는 事例도 많이 있다.

意匠과 實用新案의 차이점은, 意匠은 物品의 形狀 및 모양이나 色彩 또는 이들의 結合으로 이루어지는 外觀이 그 考案의 대상인데 반하여, 實用新案은 物品의 形狀 및 構造 또는 組合으로 이루어지고 物品의 外觀보다는 그 内部 構造가 중요시 된다.

또 意匠은 표현될 物品이 特定되어 있어서 物品이 달라지면 그 意匠도 서로 다른 것으로 보게 되나, 實用新案은 特定된 物品만을 통하여 표현되는 것은 아니다.

또한 意匠은 技術的 效果 發生이 전제되지 않고 物品의 外觀에 표현되는 審美感이 중요시 되지만, 實用新案은 技術的인 效果의 발생을 必須的인 요건으로 하고 物品의 實用價値를 높이는 것이 중요하다.

(2) 不登錄 事由

意匠도 特許나 實用新案과 마찬가지로 意匠權을 받을 수 없는 事由가 있는데, 이를 不登錄 事由라고 한다.

그 內容은 다음과 같다.

① 國旗·國章·軍旗·勳章·褒章·記章·其他 公共機關등은 褒章과 外國의 國旗·國章 또는 國際機構의 文字나 標識와 동일 또는 유사한 意匠

物品의 外觀이 國家나 公共機關의 象徴 또는 標識등과 동일 또는 類似한 것에 대하여 獨占排他的인 權利를 주면 國家나 公共機關 등과 관련이 있는 物品으로 오인될 수 있어 公益을 해치게 되므로 登錄될 수 없다.

② 公共의 秩序나 善良한 風俗을 紊亂하게 할

염려가 있는 意匠

美風良俗을 해치는 意匠 또는 보는 사람으로 하여금 不快感을 갖게 하는 意匠은 登錄될 수 없다.

③ 他人의 業務에 관계되는 物品과 混同을 가져올 염려가 있는 意匠

意匠은 物品의 外觀에 표현되는 考案이므로 商標로서의 機能도 겸할 수 있으므로 意匠考案 자체가 타인의 업무에 관계되는 物品과 混同할 염려가 있을 정도의 構成으로 되어있는 경우에는, 그 他人과 一般需要者를 保護하기 위하여 意匠登錄을 인정하지 않는 것이다.

(3) 意匠登錄 要件

不登錄 事由에 해당되지 않는 考案이라도 特許나 實用新案과 같이 要件을 갖춘 考案만이 登錄을 받을 수 있는데, 이를 意匠登錄要件이라고 한다.

그 要件은 特許나 實用新案과 같이 新規性과 進歩性 및 産業上 利用 可能性이며, 그 內容도 特許나 實用新案의 그것과 실질적인 차이가 없다.

그러나 意匠에는 特許나 實用新案에는 없는 獨特한 制度가 施行되고 있는데 그것은 自己의 登錄意匠이나 意匠登錄出願한 意匠에 유사한 意匠에 대해서는 類似意匠으로서 登錄을 받을 수 있다.

또 관습상 한벌의 物品으로 販賣되고 사용되는 2중 이상의 物品으로서 한벌을 구성하는 物品의 意匠이 한벌 전체로서 同一性이 있을 때에는 하나의 意匠, 즉 한벌 物品의 意匠으로서 登錄을 받을 수 있다.

또한 意匠權의 설정이 登錄日로부터 3년 이내의 기간을 지정하여 그 意匠을 秘密로 할 것을 請求하여 秘密意匠으로서 登錄을 받을 수 있다.

<계속>

特許專擔部署 業務指針書

저 자: 金 允 培 변리사
규 격: 국판 320면
가 격: 10,000원

新 刊 案 內

新 特 許 法

저자: 辨理士 南 啓 榮 의 3人
규격: 국판 512면
가격: 8,300원

工業所有權法要解

저자: 辨理士 金學濟·金延洙 공편
규격: 국판 734면
가격: 9,000원

改正工業所有權法 해설

저자: 特許廳 金 應 來
규격: 국판 154면
가격: 3,500원

商 標 法

저자: 辨理士 李 秀 雄
규격: 국판 552면
가격: 9,500원

國際工業所有權法

저자: 辨理士 金 永 吉
규격: 4·6배판, 1,664면
가격: 74,000원

改 正 版

商 標 法 解 說

저자: 金 寬 衡(本會 研修部長)
규격: 국판 480면
가격: 9,500원

※ 기타 자세한 사항은 본회 발명장려관 내 자료판매센터로 문의하시기 바랍니다.

TEL 568-8263