

## 제6주차 1교시

# chapter 5 특허법이란?

# PATENT



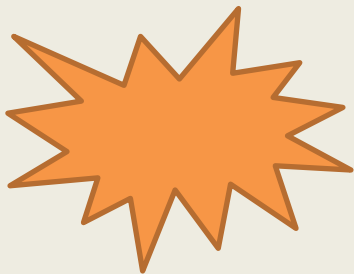
# chapter 5 특허법이란?

## I. 내용면에서의 특성

특허법의 목적 :

특허법 제1조(목적) 이 법은 발명을 보호·장려하고 그 이용을 도모함으로써 기술의 발전을 촉진하여 산업발전에 이바지함을 목적으로 한다.  
[전문개정 2014. 6. 11.]

- 즉 특허법은 발명이라는 무형의 **정신적 창작물**을 보호하고, **창작 활동을** 장려하여, 발명자 자신의 **개인적인 권익보호** 뿐만 아니라, 그를 통하여 **기술발전**에 기여토록 함으로써 결국에는 **국가산업발전**에 이바지(궁극적 목적)



# chapter 5 특허법이란?

## I. 내용면에서의 특성

### - 특허법의 작용

연구개발자의 권익 보호 - 그 수고의 대가를 보상한다는 의미에서 일정기간 그 발명을 독점적·배타적으로 이용할 권리를 부여  
국가산업 전체의 발전 촉진 - 연구개발자의 권리존속기간 경과 후 일반인들이 신기술을 자유로이 이용할 수 있도록 허용

### - 특허법의 규율대상

무형이지만 기업활동의 중요한 고가 재산권인 특허권을 보호대상으로, 공적기관인 특허청의 엄정한 절차에 의하여 권리가 발생하도록 규율하고 있다.



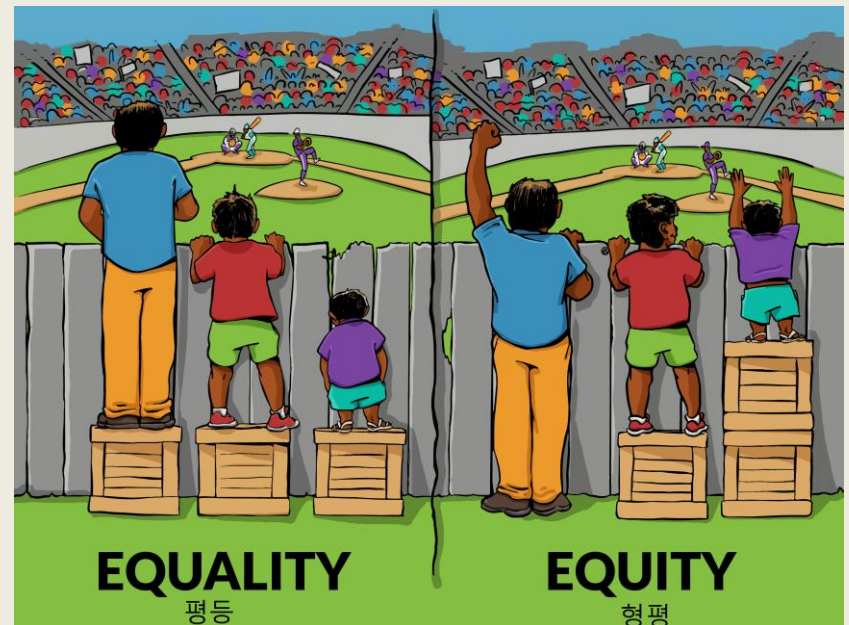
# I. 내용면에서의 특성

- 특허출원 - 방식심사 - 출원공개 - 실체심사 - 특허등록  
발생절차에 의하여 권리가 발생

가급적이면 출원인을 보호하기 위해 경미한 흠결이 있는 경우 충분한 시간을 주어 보정이 가능하도록 배려.

- 오늘날 외국에서 모방이나 보급이 쉬운 점을 감안하여 하나의 특허를 **국제적으로도 인정받을 수 있는 절차를 규정** 즉 국제특허 등에서는 **내외국인평등주의, 우선권주장제도** 등을 두면서

특허제도의 국제화에 노력



# I. 내용면에서의 특성

- 맞춤형 특허지원



## II. 법적 성격상 특색

- 특허법은 발명에 관한 권리의 발생·변경·소멸에 국가 행정기관인 특허청에 의하여 특허출원과 심사 등의 모든 절차를 행하도록 규정하고 있기 때문에 특허법은 사법이지만 또한 공법적인 성격을 가진다.
- 또한 특허법은 특허권의 내용에 관한 실체법인 동시에 그 권리를 발생시키는 절차에 관한 절차법이기도 하다.
- 특기할만한 사항으로, 특허법이 지식재산권에 관한 법률 중 기본적인 위치를 점하고 실용신안법이나 디자인보호법, 상표법 등 여타의 지식재산권법에 기준이 되는 중요한 위치에 있다는 점이다.





## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙



- 특허법에 대한 각국의 법제는 그 국가의 산업정책과 기술수준 등과 밀접한 관련을 가지고 있으며, 각국의 입법정책에 따라 여러 가지 원칙들을 내포하게 된다.
- 우리나라의 특허법이 채택하고 있는 원칙에는 **권리주의, 심사주의, 선원주의, 등록주의, 직권주의** 등을 근간으로 하여 여타의 원칙들이 있다.



헤어 드라이어를 사용할 때 다다 불편함을 느껴 보셨을  
때요  
연결 램을 사용해긴 하지만 공간도 차지하고 치저분해  
기도 해 불편할 때가 있습니다.

잘감하게 정리도 하고 디자인도 예쁜 이런 콘센트라면  
문제 없겠죠??



## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (1) 선원주의

- 선원주의란 동일 발명이 둘 이상 출원된 경우 먼저 출원한 자에게 특허권을 인정하는 것(선발명주의에 대응).
- 선원주의는 중복연구나 이중출원을 방지하는 장점이 있으나
- 발명은 먼저 하였으나 출원을 늦게 한 자에게는 특허권 취득기회가 박탈된다는 단점이 있다.
- 선발명주의는 실제로 선발명자에게 특허권을 인정(장점).
- 먼저 발명은 했으나, 출원을 늦게 한 경우 그 발명의 선·후를 결정하기 곤란(단점).

구분	선출원주의	선발명주의
정의	동일한 발명에 대하여 둘 이상의 특허출원자가 등록일을 달리하여 출원한 경우, 최초의 특허출원인만이 특허를 받을 수 있음	동일한 발명에 대하여 두 명의 특허출원자가 있는 경우, 먼저 발명한 자를 기준으로, 최초의 특허출원인만이 특허를 받 (저속심사를 통하여) 특허 하여 받을 수 있음
장점	<ul style="list-style-type: none"><li>○ 출원인에 대한 신속한 특허출원 절차 보장</li><li>○ 조기 출원 공개 제도와 결함</li><li>○ 가출원 절차 시행(선발명심사 절차에 비하여 신속하면서도 저렴한 비용으로 동일한 특허출원에 대한 선 발명자를 추정하는데 용이)</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>○ 발명자로 하여금 출원 전 실험기록 등을 세심히 보관하도록 장려</li><li>○ 특허출원 명세서를 상세히 작성하도록 함</li><li>○ 자신의 발명과 동일한 내용의 발명을 먼저 출원신청한 자가 있다 할지라도 기록되고 증명된 실험기록, 대중에 공개된 여부 등을 증명하여 우선권 주장이 가능</li><li>○ 선출원자가 아닌 선발명자의 보호에 집중하여 발명을 장려함</li></ul>
적용국가	대부분의 국가 (중국, 한국, 독일, 캐나다 등)	미국





## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

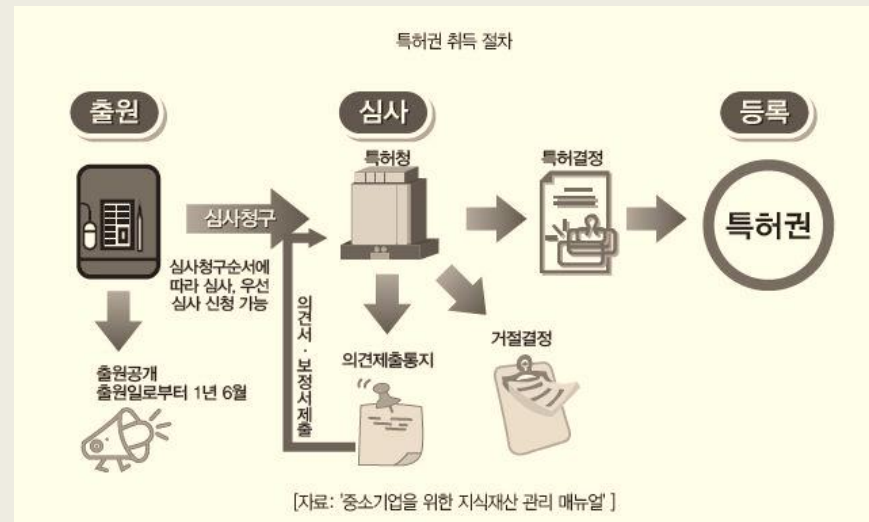
#### (1) 선원주의

- 우리나라는 원칙적으로 선원주의를 채택. 예외적으로 발명은 먼저 하였으나 출원이 늦은 자를 보호하기 위하여 특허권을 부정하는 대신 선사용 권을 인정하는 장치를 두고 있다.

- 우리는 선원주의를 채택했지만 시각(時刻)주의에 의하지 않는다.

즉 같은 날에 동일한 출원이 두 개 이상 있는 경우 그들 사이에 협의를 하도록 하여 그 중 하나의 출원에만 특허권을 인정한다.

만일 같은 날 출원한 두 출원인 사이에 협의가 성립되지 아니하면 누구에게도 특허권을 인정하지 않는다.



## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (1) 선원주의

- 발명과 고안이 동일한 경우 그 특허출원과 실용신안등록출원이 다른 날에 출원된 것이면 먼저 출원한 것이 우선(특§36①·③전단).
- 선원주의의 단점을 보완하기 위하여 발명은 먼저 하였으나 출원이 늦은 자를 보호하기 위해 특허권은 부정되지만 「선사용권」을 인정.
- 여기서도 「시각(時刻)주의」가 부정된다.  
즉 같은 날에 동일한 특허출원과 실용신안등록출원이 출원된 경우 협의를 통하여 권리자를 결정(특§36②·③후단).
- 실무상 이러한 경우 당사자 간의 합의를 이루는 경우가 대부분
- 현행 특허법이 시각주의를 택하지 않는 이유  
많은 시간과 노력을 투입한 발명이나 고안이 우연히 몇 시간의 차이에 의해 일방만이 권리자가 되는 불합리한 결과를 피하기 위한 것.



## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (2) 직권주의

- 특허권의 발생절차를 누가 주도하느냐에 따라  
당사자주의 - 주도권을 출원인이 가지는 경우  
직권주의 - 국가기관이 가지는 경우

#### - 현행 특허법의 입장

출원절차의 개시와 종료 : 당사자가 주도(부분적 당사자주의)

심사 및 심판절차 : 심리에 필요한 자료수집 등은 당사자의 의사에 관계없이 절차를 진행(직권주의).

#### - 전체적으로 직권주의를 택하고 있는 이유

그 권리의 존부 자체는 출원인 개인의 문제뿐만 아니라,  
일반공중에게도 영향이 있기 때문이다.



## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (3) 심사주의

- 특허권을 부여하는 방법 : **심사주의와 무심사주의**
- **심사주의**는 특허출원이 있으면 실체심사를 통해 판단하고 특허권을 인정.
- **무심사주의**는 특허출원에 관하여 필요한 **형식적 요건**만을 심사하여 충족되면 **특허권을 부여**하고, 특허 후에 그 특허권의 **유효, 무효**에 관하여 다툼이 있는 경우에만 법원이 심리.

#### - 장 · 단점

**심사주의**는 실체심사를 거쳤기 때문에 특허권에 대한 **신뢰도와 안정성**이 높아 특허권의 유효 · 무효에 대한 **다툼**이 많지 않는 반면에 심사하기 위하여는 **많은 시간과 인원 및 경비**가 필요하게 되는 단점이 있다.

**무심사주의**는 권리를 인정하는 데는 **신속하고 경제적**이지만 권리의 발생이 **중복될 염려**가 있고, 일단 인정된 권리라도 **안정성이 없는** 단점을 가진다.



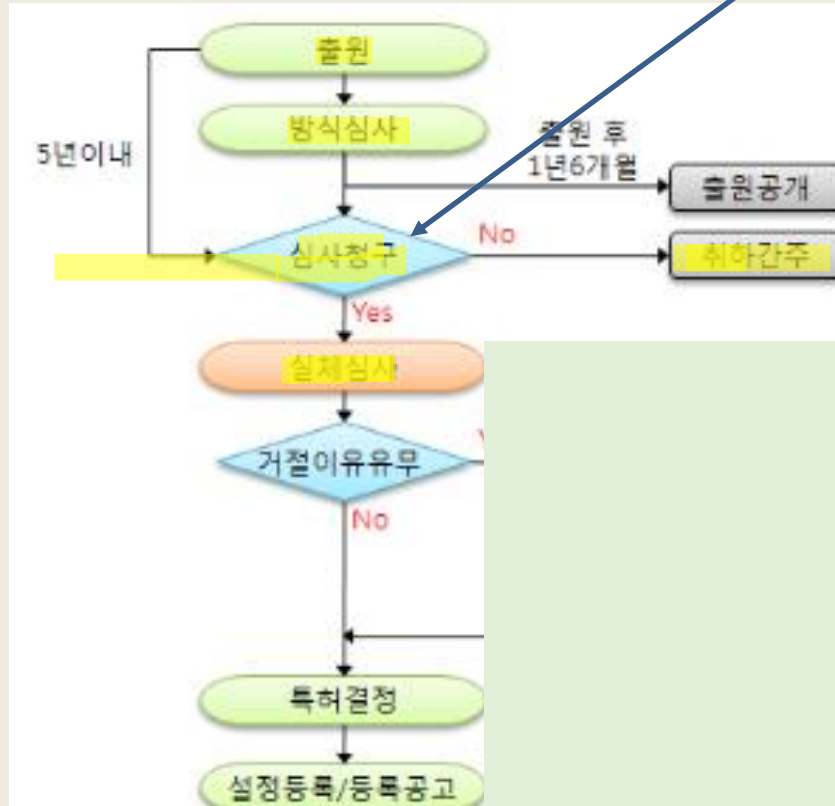
## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (3) 심사주의

- 심사주의와 무심사주의의 장·단점을 조화시킨 것이 **신심사주의**.
- **신심사주의**는 출원된 특허신청 중 **실체심사의 요구가 있을 때만 실체심사**를 하도록 함으로써 심사 인원과 경비의 낭비를 방지.
- 우리나라는 **신심사주의**를 채택하고 있다.

신심사주의 가미



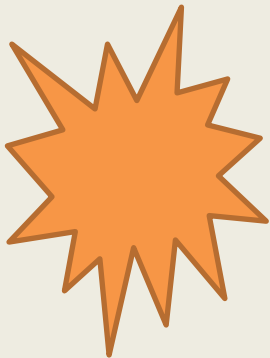
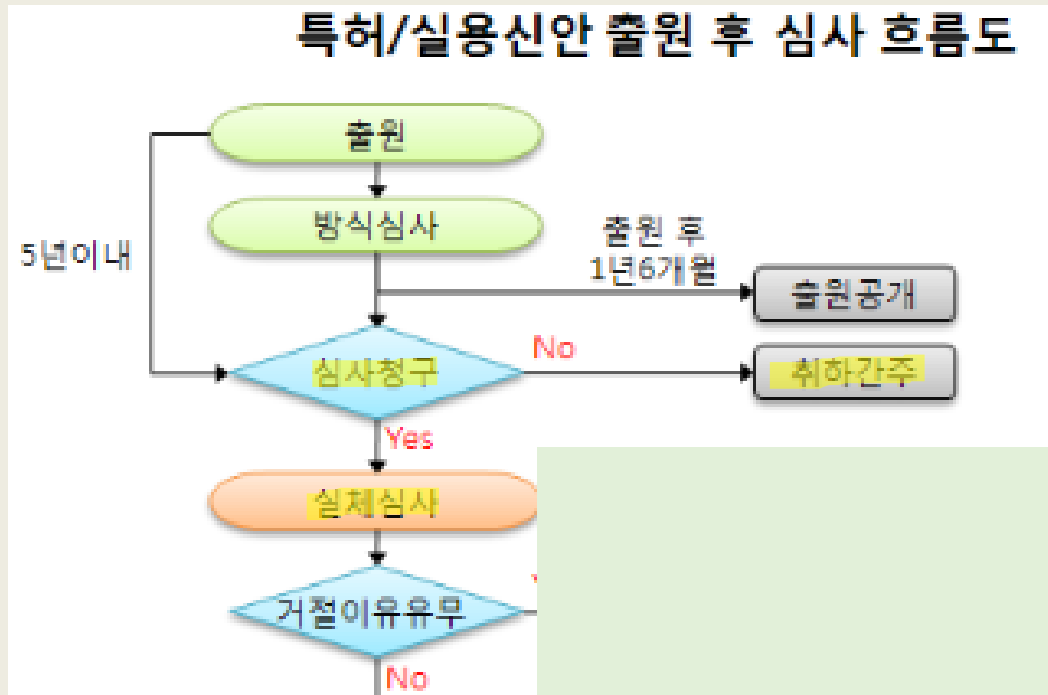
## Ⅱ. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (3) 심사주의

- 뿐만 아니라 우리는 **전문가에 의한 실체심사와 더불어** 일반인들에 의한 심사를 받아 특허권 부여의 공정성과 정당성을 확보하는 절차로서 **특허출원의 공개제도**를 통하여 **일반인들에게 공개적인 심사의 기회**를 부여하고 있다.

특허/실용신안 출원 후 심사 흐름도





## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

- 말도 안되는 특허분쟁

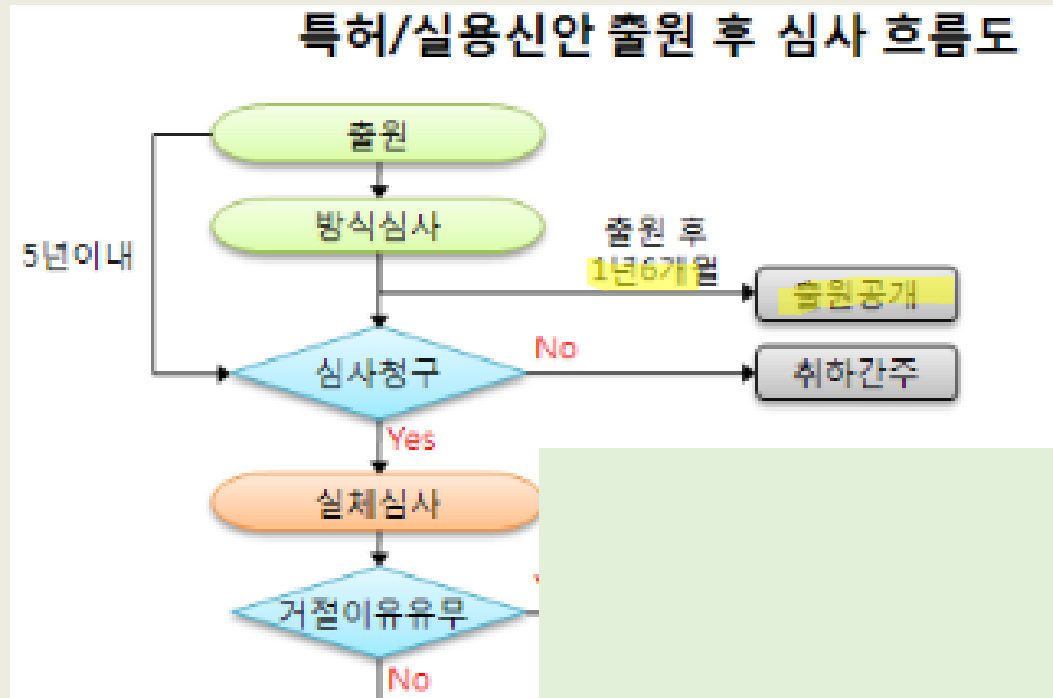


## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (4) 출원공개주의

- 특허는 출원 후 **1년 6개월이 경과하면** 출원인의 의사나 심사절차의 진행현황과 관계없이 그 **특허출원을 공개**.



## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (4) 출원공개주의



- 출원공개제도는 **중복기술투자를 막아** 국내 산업을 보호하고 공개자료를 통한 **정보제공, 개량발명유도, 공정한 심사**를 유도하고 **보상금청구권** 등을 확보함과 아울러 출원에 대한 심사의 지연을 방지하면서 **국제협조에 필요한 제도로 인정되고 있다.**
- 그리하여 **전문가에 의한 실체심사와 더불어 일반 공중에 의한 심사를 받아,** 특허권 부여의 **공정성과 정당성을 확보하는 절차로서** 일반인들에게 공개적인 심사의 기회를 부여하고 있다.

## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (5) 보정제한주의

- 특허출원시 명세서에 기재한 범위 안에서 **추후 보정 가능**하지만 **애초 명세서에 기재하지 않은 내용을 추가**할 수 없다.  
이를 '**신규사항 추가금지**'라고도 한다.
- 출원한 명세서 내용을 **시일이 지난 후** 다른 기술들이 발전함에 따라 임의로 **내용을 추가해 출원범위를 넓히거나** 기술적 완성도를 높이는 것을 막기 위해서다.
- 명세서 **보정범위**를 이미 기재된 사항 이내로 **제한**하며, 한번 보정한 후에 **추가로 보정하는 경우에는 더욱 그 범위를 제한**하고 있다.



## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (6) 권리주의

- 우리의 특허법은 법정요건과 절차를 거친 경우에 특허에 대한 권리를 부여하고 있다. 즉 특허 대상인 발명을 한 자는 특허청에 특허신청을 할 수 있게 하였다. 신청의 형식과 내용이 **거절사유에 해당하지 않으면 당연히** 특허를 **인정**하여 설정등록에 의거 하나의 **재산상의 권리로 인정**한다.

- 반대로 특허권의 존립 근거로서 **은혜주의**가 있다. 은혜주의는 발명자에게 권리를 인정할 것인지에 대하여 **국가의 임의적인 수권행위**에 의하여 **은혜적으로 부여**할 수 있다는 원칙을 말한다. 따라서 발명자는 수동적인 입장에 머무를 뿐이다.

→ 우리의 **권리주의**는 발명자 보호에 적극적이고 발명의 장려에 효과적이라 할 수 있다.

## II. 법적 성격상 특색

### 1. 특허법의 기본원칙

#### (7) 등록주의

- 등록주의란 공적장부인 **등록원부에 권리의 내용을 기재해야 권리가 발생**한다는 것(무등록주의에 대응).
- 특허권의 **존재를 명확히** 하고(객체의 **무형성**), 권리의 **범위**를 확실히 하기 위하여 인정.

#### **제3자의 불측의 손해를 방지**

- 특허청에 등록원부를 비치하여 특허권의 설정, 변경, 소멸 등을 등록하고 있다. 따라서 특허권의 변동이 있는 때에는 그 변동 내용을 등록원부에 등록하지 아니하면 효력이 발생하지 아니한다.





## II. 법적 성격상 특색

### 2. 여타의 원칙들

- 앞에서 살펴 본 원칙 외에도 특허법이 채택하고 있는 원칙들은 서면주의, 양식주의, 국어주의, 도달주의, 수수료주의 등이 있다.

「**서면주의**」란 특허출원서류를 비롯하여 **특허청에 제출하는 모든 내용은** 말로 진술할 수 없고 **반드시 서면**에 기재하여 제출하는 것을 말한다. 특허출원과 관련된 내용들은 복잡하고 전문적이기 때문에 **명확성을 보장**하여야 하기 때문이다.

「**양식주의**」란 특허청에 제출하는 서류는 **통일된 양식**에 의하여야 하는 것을 말한다. 특허청은 국가기관으로서 국민 누구에게나 명확하고 통일된 관계를 유지하여야 하기 위하여 제출서류의 양식을 법정하여 놓고 있다.



## II. 법적 성격상 특색

### 2. 여타의 원칙들

「국어주의」란 특허출원과 관련하여 특허청에 제출하는 **모든 서류는 우리 나라의 한국어로** 기재하여야 한다는 것.

그러나 국제출원의 경우에는 영어, 불어, 일어 등의 몇 개 국어로 기재하도록 요구하기도 한다.

「도달주의」란 특허관련 서류를 특허청에 제출하는 경우 그 서류가 **특허청에 도착되어야** 제출의 **효력이 발생**하는 것(**발신주의**에 대응). **발신주의**는 의사통지를 **발송한 때**에 효력이 발생하는 것을 말한다.

- 원칙적으로 **도달주의 채택**(특허법 제28조 1항)
- 예외적으로 **국내출원**의 경우 **국내 등기우편으로** 제출하는 때에는 **발신주의 인정**(발송서류에 우체국 소인이 찍힌 날짜가 발신일)  
그러나 **국제항공우편**은 **도달주의**에 의한다.

## II. 법적 성격상 특색

### 2. 여타의 원칙들

「수수료주의」란 특허출원서류에는 **법정 수수료**를 납부한 증명서류를 첨부하여야 하는 것.

- 수수료를 납부하지 아니하면 보정명령을 받게 되고 이에 응하지 아니하면 출원절차가 무효로 된다.
- 다만 특허료는 6월의 납부유예기간을 인정하고 이 기간에도 납부하지 아니하면 특허출원의 포기 또는 특허권이 소멸된다.



「신청주의」는 출원인이 **출원신청을 하여야 하는 것**.

「**1건1통주의**」는 모든 서류를 작성함에 있어 한 건마다 한 통씩의 서류를 작성하는 것.

- 특히 상대방이 있는 관계서류는 그 상대방의 인원수 만큼 부분을 작성하여 제출하여야 하는 것을 의미.

- 다음 시간에 만납시다 -