

===== 【 기술보호와 법 】 =====

<< 나의 권리는 어떻게 특허권 보호가 되는가? >>

- 특허권자의 권리 -

< 특허권을 얻을 수 있는 발명의 전제 조건 >

특허권을 얻을 수 있는 발명에는 전제 조건이 있다.

“자연법칙을 이용한 기술적 사상으로 고도화된 발명”이 특허권을 받을 수 있다.

1) 자연법칙을 이용한 것

- 물이 흐르고, 전기가 통하고, 가열하면 액체가 증발하고, 농도에 따라 기체가 확산되고, 약이 몸속에 스며들고, 멈춘 물체에 관성이 작용하고, 사과가 중력에 의해 떨어지는 등 자연의 대부분의 일이 포함된다.
- 자연법칙은 다양하다.
- 자연법칙에 해당하지 않는 것 : 사람이 만든 경제 법칙, 수학기초 공식 등이 대표적이다. 특허의 대상이 되지 못한다.

2) 기술적 사상

- 발명에 기술이 반영되어 있어야 한다는 것이다.
- 기술은 ‘과학 이론을 적용하여 인간 생활에 유용한 물건 등을 만들어내는 것’이다.
- 과학적 요소와 멀어보이는 요가나 체조를 하는 방법, 마술을 잘 하는 방법, 휘파람을 잘 부는 방법 등은 특허권을 획득할 수 없다.

3) 고도화된 것

- 발명품이 기존의 물건이나 서비스보다 더 좋은 방향으로 개선된 것이어야 한다는 의미이다.
- 단순히 주위의 기술을 모아서 조합한 수준이라면 고도화한 것으로 판단하기 힘들다. 이는 ‘진보성’에 해당한다.

===== 【 기술보호와 법 】 =====

I. 권리와 의무

1. 권리란??

(1) 권리의 의미

- 법에 의해 주어지는 힘
- 권익을 향유하도록 법에 의하여 주어진 힘으로 법과 권리는 불가분의 관계이다.
- 이익을 향유할 수 있는 수단이다.

(2) 권리의 종류

1) 권리의 작용에 따른 분류

① 지배권

- 권리의 대상을 직접, 배타적으로 지배하는 권리
- 권리의 실현을 위해 타인의 협력이 불필요하고, 직접 자기의 의사로 실현할 수 있는 권리이다. (예. 재산권)
- 권리의 대상을 사용, 수익, 처분하는 행위로 권리를 행사한다.

② 청구권

- 특정인(채권자)이 다른 특정인(채무자)에게 일정한 행위를 요구할 수 있는 청구적인 작용을 하는 권리 (예. 채권)
- 금전의 지급이나 물건의 인도를 요구하는 등으로 청구하고, 그 결과를 수령하는 형식으로 권리를 행사한다.

===== 【 기술보호와 법 】 =====

③ 형성권

- 권리자의 일방적 의사표시에 의하여 법률관계의 형성(권리의 발생, 변경, 소멸)이 일어나게 하는 권리 (예. 취소권)
- 타인의 행위에 동의를 한다든지 법률행위를 취소한다든지 계약을 해제, 해지하는 등 일방적 행위를 함으로써 권리를 행사한다.

④ 항변권

- 타인의 청구권 행사에 대하여 그 청구를 거절할 수 있는 작용을 하는 권리이다. (예. 동시 이행의 항변권)

2) 권리의 이전성에 따른 분류

① 일신전속권

- 권리자에게만 전속되어 권리자로부터 분리할 수 없는 성질의 것으로서, 권리의 행사가 그 권리를 가지는 자의 일신에 전속하는 권리이다. (예. 인격권, 신분권)

② 비전속권

- 권리자로부터 분리할 수 있는 성질의 권리이다. 타인에게 상속, 양도 가능하다. (예. 재산권)

2. 의무란??

(1) 의무의 의의

- 자기의 의사와는 관계없이 일정한 작위 또는 부작위를 강제당하는 법률상 구속을 말한다.

===== 【 기술보호와 법 】 =====

(2) 권리와 의무 비교

- 권리 : 법률상 힘이고, 내용이 특정한 권익
- 의무 : 법률상 구속이고 내용은 특정한 불이익

II. 권리를 갖는 사람

1. 권리의 주체

- 권리를 향유하고 의무를 부담하는 자를 말한다.

(1) 자연인

제3조(권리능력의 존속기간) 사람은 생존한 동안 권리와 의무의 주체가 된다.

제4조(성년) 사람은 19세로 성년에 이르게 된다.

1) 출생

- 사람은 출생과 동시에 권리능력을 갖는다.
- 출생신고와 같은 절차없이 출생한 사실만으로 충분하며, 어느 시점을 출생시점으로 볼 것이냐는 학설의 견해가 나뉜다.
- 태아가 모체로부터 완전히 노출된 순간부터 출생한 것으로 보는 전부노출설이 통설

2) 사망

- 권리는 사망과 동시에 소멸한다.
- 사망의 시기는 호흡과 심장의 박동이 정지한 때이다(심장박동정지설)

===== 【 기술보호와 법 】 =====

(2) 법인

- 자연인이 아니면서 권리의무의 주체로 인정된 자
- 사단법인 : 일정한 목적과 작용을 가지고 결합된 사람의 단체
- 재단법인 : 일정한 목적을 위하여 바쳐진 일단의 재산

2. 특허를 받을 수 있는 자

(1) 발명자

- 특허를 받을 수 있는 권리는 특허를 받을 수 있는 발명을 한 자, 즉 발명자에게 있다.
- 발명자는 발명적 착상을 하고 이를 구체화한 사람을 말한다. 발명자가 되려면 기술적 사실 창작성에 실질적으로 기여를 하여야 한다. 이는 특허의 요건에 해당하는 신규성, 진보성의 요건을 충족해야 한다는 것은 아니다.
- 특허법은 진정한 발명자가 아닌 자(무권리자)에게 특허를 부여하는 것을 규제하기 위해 무권리자 등이 특허출원에 대해 선출원주의 적용시 처음부터 없었던 것으로 보고 특허무효 사유로 규정하고 있다.

(2) 공동발명자

- 공동발명자는 2인 이상이 실질적으로 협력하여 발명을 완성시킨 자를 말한다.
- 공동발명이 되려면 ① 2인 이상이 발명의 완성에 참여하여 ② 기술해결을 위한 연구와 실질적 상호협력이라는 공동의 인식이 존재해야 한다.
- 발명과정에 참여는 하였으나 단순한 조언이나 보조업무에 종사한 자, 관리자 등은 공동발명자가 될 수 없다.
- 공동발명에 해당하는 경우에는 특허를 받을 수 있는 권리를 공유하며, 각 공유자는 다른 공유자 모두의 동의를 얻어야만 그 지분을 양도할 수 있다. 특허를 받을 수 있는 권리의 분할이 불가능하므로 특허출원을 하는 경우 공유자 모두가 공동으로 특허출원을 해야 한다.