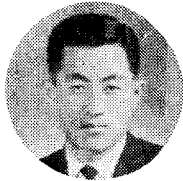


意匠의 役割과 保護方案



金 鎮 守

〈韓國프라스틱工業(株) 加工技術課長〉

① 意匠의 必要성과 그 變化

歐羅巴를 發祥地로하여 美國의 產業界에 導入되어 발전해 온 工業디자인은 日本과 더불어 우리나라에서도 企業을 중심으로 적극 活用되어 現代經營戰略에 중요한 位置를 차지하게 되었다.

그러나 오늘날에 와서는 企業이 生産해서 販賣하는 時代에서 판매할 수 있는 것만을 만들어 내는 이른바 消費者의 潛在需要에 應하는 商品을 創造하는 시대로 經濟패턴이 變化하고 있음에 비추어 企業에서는 디자인開發을 포함하여 한층 더 能動的이며 知的인 經營活動을 필요로 하고 있다.

또한 수요자의 生活環境, 地域環境 및 衣食住에 관한 顯著的한 變化로 새로운 디자인의 役割은 더욱 중요하게 되었다.

한때 大量生産, 多量消費時代에서 商品의 販促手段으로 「消費는 美德」 「消費者는 王」이라는 觀念을 불러 이르켜 왔으나 이제는 소비자보다 愛用者들에게 重點을 두어 企業은 새로운 수요를 위한 디자인개발에 적극 參加하는 것이 最近의 傾向이다.

이같이 國民生活이나 社會의 Needs가 多樣하게 變化する 가운데 企業은 Needs에 對應하는 意匠을 提供해야 하는바 商品製造에서 材料, 部品 및 加工技術은 의장에 關聯되는 物品의 創作뿐만 아니라 그 形狀이나 模樣 등의 창작에 미치는 影響이 크고 構造가 簡單한 것이어야 하며, 여기에서 材料와 最終加工處理의 優劣이 商品의 價値를 決定할 수 있도록 意匠創作者와 製造技術者는 항상 素材와 加工기술에 관한 造形上의 可能性을 追求하지 않으면 안된다.

材料와 의장에 關해서는 20世紀에 들어와 工業材料

의 劃期的 發展은 石油合成化學에서 생기는 플라스틱이 그 代表的이며 플라스틱은 鐵, 木材, 皮革, 고무 등의 天然材料보다 材質上의 性能이나 여러가지 成形法에 의한 多樣的한 形態의 量産可能性에서 또는 價格面에서 綜合적으로 有利하다고 볼 수 있다.

여기에는 재질에 의한 造形上의 까다로운 制限을 받기도 하나 鹽化비닐, 폴리에스테르, 스티로폴, 폴리에틸렌 등 多種多樣的한 素材의 개발에 따라 獨自인 形態를 가진 의장이 가능케 되었다.

한편 오늘날과 같이 物의 流通의 시스템이 複雜하고 유통의 規模가 變화함과 아울러 유통의 各過程에서 包裝, 輸出, 販賣, 保管 등을 圓滑하고 合理的으로 하기 위한 機器나 容器的 의장이 多樣化하고 있다.

食料品등을 迅速히 大量으로 수송, 配達하는데 있어서는 液體飲料用의 小型容器나 運搬用, 保管케이스 등이 필요하게 되었는바, 이에 따라 용기이 回收, 重量의 輕減 등을 위해서 輕量이면서 廉價의 플라스틱이나 紙物 등에 의해 만들어지는 의장이 늘어가고 있다.

또한 家具와 같이 容積이 큰 물품의 판매 및 수송등을 效率化하기 위한 구조가 簡單하고 強度가 있는 組立 및 連結方法을 活用한 의장이 出現하고 있다.

뿐만 아니라 勞動力의 不足에 對處한 유통면에서의 省力化를 위한 필요성에 따라 冷凍, 眞空食品의 보관백이나 自動販賣機가 普及되어 新鮮하고 安全性있는 食品과 日用品을 보급하는 의장도 개발되었다.

이와같이 일용품이나 生必品에서부터 산업용에 이르기까지 모든 工產品은 그 價値性을 높이며 實用的이고 審美感을 줄 수 있는 의장이나 包裝이 商品의 판매에 크게 影響을 끼치고 있음은 우리가 너무도 잘 아는 事實이다.

더우기 狹少한 國內市場을 벗어나서 潛在需要가 無

限定이라 할 수 있는 世界市場을 대상으로 한다면 의장의 開發研究, 情報入手, 의장창작자의 개발 및 확보 등에 관한 기업활동이 그 어느때보다 切實하다고 본다.

여기서 기업이 한층 더 關心을 기울여야 할 문제는 最新 海外意匠에 관한 신속한 정보입수, 그리고 模倣이나 無斷使用 등으로 수출시장에서 발생하는 紛爭處理라 할 수 있는데 他人의 意匠權이 국내의에서 設定되었는지의 與否를 정확히 調査할 수 있는 기업내의 特許管理專擔機構를 설치 강화하여 이를 바탕으로한 의장의 海外登錄으로 수출상품을 保護하는 것이 무엇보다 緊要한 當面課題라 하겠다.

② 意匠의 役割과 重要性

우리가 일상 쓰고 있는 生必需品이나 일용품의 형태가 時代的인 變遷과 더불어 크게 변화하고 있는 것은 의장을 창작하여 社會에 제공하는 기업의 역할때문이다.

이와같은 기업의 社會的 使命感과 그 機能으로 말미암아 기업이 의장을 企業思想의 表現이나 表象으로 商標에 못지 않게 重要視하는 이유도 여기에 있다.

따라서 의장이 갖는 기능 또는 형태는 상품의 選擇購入을 判斷하는 중요한 要素라는 觀點에서 기업은 善意의 需要者를 위한 良質의 의장을 개발해야 한다는 當爲性을 지니고 있다.

이러한 관점에서 각기업의 圖擘한 經營活動이나 利益을 가져오는데 의장이 어떠한 역할을 하고 있는지를 살펴보는 것도 큰 意義를 지닌다고 할 수 있다.

첫째, 他社와 競合하는 상품이 外觀上의 審美的 價値를 더 함으로써 對外競爭力을 增強시키는 역할을 하고 있다.

예를 들면 A社와 B社가 同一한 재료로서 形狀이 같은 食器類를 제조, 판매하고 있다고 할 때 A社가 B社보다 販賣量을 增加시키려면 우선 떠오르는 것이 값을 낮추어 수요를 늘리는 方法이라 하겠으나 이는 廉價에 따른 좁은 利幅으로 販賣效果가 적은 結果를 가져오게 된다.

이러한 경우 有力한 手段으로 活用되는 것이 의장이며 A社가 自社製品에 美的 感覺을 이끄는 꽃무늬를 彫刻, B社製品과 함께 食器販賣場에 陳列하였을 때 豪華한 감각을 주면서 裝飾的 價値가 더해져 있는 A社제품이 더 잘팔린다는 것은 自明한 사실이다.

이와같이 의장은 상품의 裝飾的 附加價値를 주는 역할을 하고 있는 것이다.

둘째, 의장은 公業소유권을 取得할 수 없는 物品에 대하여서도 部分的으로 獨占, 排他權을 確保할 수 있는 역할을 한다.

기업이 새로운 事業을 開始하여 新製品을 제조, 판매하려 할 때 반드시 聯關되는 기술을 어떤 形態이든 公業소유권으로 확보해야 하는데 特許權이나 實用新案權은 技術의 思想이라고 하는 實體把握이 困難한 抽象的 概念으로 말미암아 物품이 형상이나 構造自體가 새로운 경우일지라도 발명이나 考案으로서의 新規性을 逸失하기가 쉽다.

따라서 그 물품의 獨占, 排他權을 確保하는데 특허권이나 실용신안권보다 意匠權을 확보하는 것이 가장 有利하고 效果的이라 할 수 있다.

의장권을 取得하는 데는 물품자체가 새롭지 않더라도 그 형상, 모양, 색채 또는 이들의 結合이 새롭기만 하면 充分要件이 되기 때문에 경우에 따라 특허나 실용신안등록이 되지 않더라도 의장등록으로는 될 수 있는 가능성이 많아 기업의 權利行使에 큰 역할을 하게 되는 것이다.

세번째는 특허 및 실용신안을 理代하여 권리를 확보하는 역할을 하고 있다.

즉 새로운 제품을 權利化하려 할 때 특허, 실용신안, 의장법이 法律上으로 取扱方法이 서로 달라서 이 가운데 가장 效率이 높은 의장으로 出願하는 것이 有利하다고 본다.

그 이유는 특허나 실용신안은 審査 結果 特許要件이나 登錄要件이 갖추어졌더라도 公衆審査, 異議申請, 特許査定, 登錄 등의 節次를 밟아야 하지만 의장의 경우는 審査官의 심사결과 등록요건이 具備되었다고 認定되면 등록사정이 될 수 있기 때문이다.

따라서 기업은 新製品의 개발에 의한 事業化를 推進하려 할 때 특허, 실용신안을 출원함과 아울러 의장으로도 출원하되 먼저 의장권을 취득하여 독점, 배타권을 확보해 놓은 다음 製品販賣狀況이나 競爭商品의 動向을 把握하면서 특허권이나 실용신안권을 취득하는 것이 經營戰略上의 基本이 된다 할 것이다.

이와같이 의장은 具體化된 물품의 형상, 모양, 색채 그리고 이들의 組合에 대하여 권리가 賦與된다는 本質的인 性格때문에 기술적사상의 추상적 개념을 대상으로 권리가 주어지는 특허, 실용신안에 比하여 權利範圍에서 不利한 點이 있기는 하나 그대신 權利化가 빠르고 그리고 3年동안 秘密狀態(秘密意匠制度)로 둘 수 있다는 長點을 활용한다면 기업에서의 利用價値는 자못 크다 할 것이다.

③ 意匠創作의 保護와 獎勵

意匠法은 의장의 보호 및 이용을 圖謀함으로써 의장의 창작을 장려하는데 그 목적이 있다. —38면에 계속—

를 받는다고 解釋해야 한다. 그리고 特許發明的 技術의 範圍, 따라서 권리범위는 願書에 添付한 명세서의 청구범위의 記載에 의거하여 정하여지므로 청구범위의 기재이 외의 것에는 原則적으로 排他的 効力이 미치지 않는다고 할 수 있다.

特許請求者는 특허권의 부여받을 事項은 이를 청구의 범위에 기재하여 청구할 수가 있으므로 이를 기재하지 않는데 따른 不利益은 自擔하여야 한다.

특허청구자는 그 명세서의 발명의 상세한 설명속에 그 발명이 屬하는 기술분야의 通常의 知識을 保有하는 자가 容易하게 그 實施할 수 있을 정도로 그 발명의 목적 구성과 效果를 기재하고 그 청구의 범위속에는 발명의 詳細한 설명에 기재한 발명의 구성에 缺해서는 안 될 사항만을 기재해야 하므로 實驗的 經過와 結果가 重視되는 化學方法의 특허에는 실험적 사실에 뒷받침된 발명목적, 구성 및 效果를 발명의 상세한 설명속에 기재하고 그 構成要件事項을 청구의 범위속에

기재해야 하는 것으로 해석한다고 해도 X와 Y와의 각각의 물질의 出發物質의 組合, 그 操作의 樣態를 달리하는 點에서는 다르다.

본건 특허방법은 出發物質의 一方으로서는 할로겐化合物을 쓰는 것을 요건으로 하는 것이므로 이를 쓰지 않는 항소인 X의 방법과는 技術的 思想을 달리하는 것으로 해석해야 한다. 또 理論上 에스텔과는 酸과 알콜에서 물을 잃음으로써 發生하는 構造를 갖는 化合物이므로 羧基酸法이 原理的인 製法이라고 할 수 있으며 또 그 외의 에스텔化法도 똑같이 에스텔의 제법으로서 抽象的으로는 相互代替性이 있다는 것이 되나 實際로 具體的인 에스텔을 合成함에 있어 어떠한 에스텔화법에 의한 것이 可能하며 더우기 工業的製法으로서 이겨내느냐 합은 구체적실험사실의 뒷받침이 있어야 비로소 結論지을 수가 있으므로 목적물이 에스텔인 이상 그 제법은 모든 에스텔화법이 항상 서로 代替性을 갖고 있다고는 할 수 없다. 따라서 Y의 主張에 理由는 없고,

採用할 수 없다고 판결하였다.

6. 解 說

본판결은 從來 一部の 판결이 취해 온 均等理論의 立場에 대하여 正當한 批判的 攻擊을 加한 것으로서 刮目할 判결이며 대체로 贊同하는 쪽이 많다.

종래의 판결입장은 端的으로 生技術에 重點을 두어 청구범위의 기재사항은 이 생기술에 맞추어 이해한다는 手法에 취해졌다. 따라서 청구범위의 기재사항에 明記할 사항에 缺陷이 있어도 생기술이란 標本에 따라 客觀적으로 補正하여 補充할 수 있다는 結果가 되어 특허제도의 明細書主義를 輕視하는 立場이었다.

따라서 본판결의 敎理로서도 한 敎訓은 특허권이 생기술을 보호하는 것이 아니므로 명세서와 圖面(化學에서는 발명의 상세한 설명에서의 實施例에 의한 具體化가 도면의 役割을 다한다)에 權利를 主張하고 싶은 기술을 充分히 명기하고 가르친 바를 注視해야 한다.

—16面에서 계속—

따라서 意匠登錄制度는 창작자, 등록권자에 대한 의장의 無體財產權을 보호하는데 意義가 있다 하겠으나 우리나라에서 創作活動을 보호·장려할 수 있는 與件이 갖추어졌다고 하기에는 아직도 未洽한 점이 많다 할 것이다. 이러한 結果는 첫째, 創作者(一名 디자이너) 自身の 制度에 대한 認識不足과 제도의 활용이나 권리의 管理가 不充分하다는 점

둘째, 의장의 特性으로 보아 기업에서의 창작자에 대한 理解不足과 消極的 保護傾向에 있다 하겠으며

셋째, 一般적으로 타인의 창작을 尊重하는 觀念이 稀薄한데다 창작자의 職務에 대한 이해가 충분치 못하기 때문이다.

우리나라는 그동안 商標디자인에 대해서는 相當한 水準에 이르고 있으나 産業發展에 필요한 工業디자인에 대한 일반이나 기업의 인식이 낮아 기업내에서의 디자인部門의 組織, 體制, 地位 및 補償制度 등이 확립되지 않은데가 대부분이라 할 수 있다.

따라서 창작자의 職能에 대한 周圍의 이해를 높이고 창작에 대한 존중경향과 適切한 評價를 할 수 있는 風土를 造成하여 의장이 기업과 産業發展에 보다 寄與케 하기 위해서는 직무의 保障, 창작의 보장, 行政指導 등이 뒷받침되어야 할 것이다.

이 가운데 직무의 보장에 관해서는 意匠法上 職務發明에 관한 規定(特許法 第17條, 第18條)을 準用하여 보호·장려하게 되는데 의장에 관한 의장등록을 받았을 때 使用者 등은 그 의장권에 대하여 通常實施權을 갖게되며 契約 등에 의하여 사용자에 專用實施權을 設定하게 되면 창작자는 相當한 代價를 補償받을 권리가 생기게 되는 것이다.

한편으로 이와같은 의장창작자의 권리보장 및 보호 제도가 有效하게 進展되기 위해서는 제도의 중요성을 인식시키는 積極적인 行政當局과 特許協會 등의 指導, 啓蒙, 研修, 講演 등 事業活動을 통해서 經營者 일반에 이르기까지 廣範圍하게 波及시켜 나가는 것이 무엇보다 所望스럽다. ♪