

특허란 무엇인가?

특허는 개인이나 법인에게 국가가 부여하는 권리로서, 일정한 요건을 납부하면 특허증서에 '청구되어 있는' 발명의 제조, 사용 또는 판매로부터 타인을 17년 동안 배제시킬 수 있는 권리를 특허권자가 소유하는 것이 그 본질이다.

특허이다.

그러면 이제 어떤 것이 특허할 수 있고, 특허될 수 없는가 하는 것을 다루고자 한다. 예를 들어 발명을 영업 비밀로 제조업자에게 판매하거나 훌륭한 상표를 붙여 자신이 판매하거나 저작권이나 부정경쟁방지법에 의존함으로써 발명

철저해부/ 특허출원

특허, 누구나 출원할 수 있다

현실적으로 유용하게 사용할 수 있도록
제조 및 사용방법 구체적으로 표현되어야

누가 특허를 출원할 수 있는가? 진정한 발명자라면 연령, 국적, 정신능력 또는 다른 어떠한 특징에 관계없이 누구나 특허를 출원할 수 있다. 죽은 사람이나 정신이 이상한 사람이라도 대리인을 통하여 특허를 출원할 수 있다. 특허의 종류에는 3가지가 있다.

① 특허(Utility Patents): 특허의 주된 종류로서 실용적인 효과가 있는 독창적인 발명에 대한 특허이다.

② 의장특허(Design Patents): 독특한 형상이나 디자인의 발명에 대한 특허이다.

③ 식물특허(Plant Patents) 무성(無性)적으로 반복하여 생식할 수 있는 식물에 대한

의 가치를 현금화한다 하여도 이들은 대개 특허권이 발휘하는 넓은 보호만 못하다.

조문화된 주요의제

1. 방법

'Method'라고도 하며, 순수한 손 또는 정신작용, 또는 아주 간단한 도구를 사용하는 손작용 이상의 것이 연주되는 활동 또는 제조방법을 말한다. 방법에는 항상 하나 이상의 단계가 있고 그 각 단계는 어떤 물건을 다루거나 처리하는 활동이다. 방법의 예로서 열처리, 어떤 것을 제조 또는 변화시키는 화학반응, 제조물이나 화학제품을 만드는 방법 등을 들 수 있다.

2. 기계

어떤 일을 하기 위한 장치나 물건을 말한다. 방법에서와 같이 기계에는 대개 그 작용부에 의하여 수행되는 어떤 활동이나 운동이 수반된다. 그러나 기계에서는 활동 자체보다도 그 부품 또는 하드웨어가 강조된다. 달리 말하면, 어떤 물건 또는 작용부의 실제 작용단계에 관련된 것이 방법이고, 작용을 하는 물건은 기계이다. 또 기계에서는 작용 단계나 방식, 방법자체, 처리되는 원료 등은 덜 중요하다. 기계의 예로서는 로보트, 쓰레기 처리 설비, 시계, 자동차, 보우트, 로켓, 전화, TV, 컴퓨터, VTR, 인쇄기, 복사기 등이 있다. 많은 발명이 방법과 기계로 분류될 수 있다.

3. 제조물

사람의 손이나 기계에 의하여 제조된 물품을 말한다. 바위, 금, 새우, 나무와 같이 자연 발생적인 것 또는 머리를 제거한 새우와 같이 자연발생적인 것을 조금 변경시킨 것은 이에 포함되지 않는다. 그러나 금조각의 미분자를 컴퓨터 기억 장치의 부품으로 사용하는 방법과 같이 자연발생적인 것의 새롭고 자명하지 않은 용도를 발견하였다면 새로운 용도 또는 기계로서 특허를 받을 수 있다. 제조물은 기본적인 특징으로



작용 또는 이동 부품이 없는 비교적 간단한 물품이다. 기계와 제조물의 카테고리리는 서로 상당히 겹치는 것을 알 수 있을 것이다.

4. 조성물

화학조성물, 괴상체 (conglomerates), 응집체 (aggregates) 또는 화학적으로 현저히 다른 물질로서 대개 고체, 액체 또는 가스의 형태로 제공되는 것을 말한다. 도로건설용 조성물, 모든 화학물질, 가소린, 연료 가스, 아교, 종이, 비누, 플라스틱 등이 조성물의 예이다. 자연적으로 발생하는 나무 바위 등은 특허를 받을 수 없지만 자연발생물을 정제한 것은 특허받을 수 있다. 어떤 발명자가 그가 발견한 새로운 원소에

대하여 조성물 특허를 받은 일도 있다. 조성물은 대개 동족의 화학 조성물 또는 응집체로서 화학적인 성질이 첫째로 중요하고 형상은 부차적인 것이나, 제조물은 구조적인 형상이 중요하고 화학적 조성은 덜 중요한 것이다.

5. 의장

의장특허는 발명의 구조, 기능 또는 조합보다는 장식적인 겉모양(외관)에 관한 것이다. 같은 장치에 대하여 특허출원과 의장특허출원을 같이 제출할 수도 있으나, 특허출원은 그 발명이 작용하는 구조(또는 방법)에 관한 것이어야 하고, 의장특허출원은 전혀 다른 발명, 즉 장식적(미적)인 겉모양에 관한 것이어야 한다. 예

진정한 발명자라면 연령, 국적, 정신능력 또는 다른 어떠한 특징에 관계없이 누구나 특허를 출원할 수 있다. 죽은 사람이나 정신이 이상한 사람이라도 대리인을 통해 특허를 출원할 수 있는데 그 종류는 독창적인 발명에 대한 특허와 독특한 형상이나 디자인의 발명에 대한 특허, 무성적으로 반복하여 생식할 수 있는 식물에 대한 특허등 3가지로 구분한다.

철저해부

를 들면, 컴퓨터의 회로 키보드 오드 기구, 또는 연결구의 구조에 대하여 특허를 출원할 수 있고, 그 컴퓨터의 케이스의 형상에 대하여는 의장 특허 출원이 가능하다.

6. 식물

식물에 다양한 성질을 부여한 것은 특허출원 대상이 된다. 즉, 무성적(ascxually)으로 반복하여 생식할 수 있는 식물에 대한 특허이다. 예를 들어 종자재배의 다양성을 검토해서 성(性)적 방법의 획기적 변화를 창출하는 것을 말한다.

비조문화된 주요의제

설혹 발명이 새롭고, 유용하고, 비자명한 것일지라도 특허출원의 대상이 되지않는 발명 범주가 존재한다. 조문법령에 명백하게 배제되는 주요의제는 다음과 같은 경우가 있다.

① 단순법령범위에 배제되는 주요의제 ② 유용성 있는 발명품에 속하지 않는 주요의제 등이다. 그렇다면, 어떤 것을 발명하였더라도 위의 방법(Process), 기계(Machine), 제조물(Manufacture), 조성물(Composition of matter), 의장(Design), 식물(Plants)의 유형 중에 속하지 않으면, 아무리 새로운 것이라도 특허를 받을 수 없다는 얘기인데, 이렇듯 법정유형에 해당되지 아니하여 특허될

수 없는 발명의 예를 들어보자.

첫째, 완전히 손만으로, 또는 오직 간단한 도구만을 사용하여 손으로 수행되는 방법.

둘째, 자연발생적인 물품.

셋째, 추상적인 과학적 법칙.

넷째, 판매계획, 광고방안, 퀴즈쇼 아이디어, 불꽃놀이를 가르치는 방법 등.

다섯째, 컴퓨터 프로그램 자체, 즉 어떤 기계 또는 하드웨어와 결합되지 않은 순수한 컴퓨터 명령 또는 알고리즘 아이디어 자체 즉, 구체적인 형태나 용도로 표현되지 않는 생각이나 목표는 위의 5가지 유형 중의 하나로 분류될 수 없다. 어떤 아이디어가 특허청에 의하여 받아 들여지기 위해서는 현실적으로 유용하게 사용될 수 있도록 그 제조 및 사용방법이 구체적으로 표현되어야 한다.

영업비밀, 저작권, 상표와 구별되는 특허권

1. 영업비밀

영업비밀이란 비밀로 간수되고 그 소유자에게 영업경쟁에 있어 이득을 가져오는 정보, 디자인, 장치, 방법, 조성물, 테크닉 또는 화학식이다. 영업비밀이라고 생각되는 것 중에는 종이에 대한 화학식, 레이저 광선에 의한 쇼와 불꽃놀이에 이용되는 테크닉 등이 있다.

이러한 정보와 노우하우는 사업과 그 경쟁에 중대한 영향을 미칠 수 있으므로 사업자가 그것을 보호하기 위하여 많은 시간, 에너지 및 자금을 소비하는 일이 자주 있다. 즉, 영업비밀은 모든 기술적인 정보 뿐만 아니라 실제로 고객리스트, 공급자, 가격정보 등과 같은 사업정보도 포함한다. 특허와 영업비밀의 근본적인 차이점이 있다면 그것은 전자가 기간이 한정되어 있고 여러가지 조건들이 지정되어 주어진 상황속에서 이루어지는 것이라면 후자는 적어도 잠재적으로 이루어지며 비한정적인 기간하에 정립된다는 점을 들 수 있다. 이외에도, 특허가 되면 일반대중이 그 발명의 아이디어, 테크닉, 접근방법 등에 완전하게 접할 수 있는 반면에 영업비밀은 그렇지 않다. 그러나 특허출원 과정에서 그 내용이 인쇄물로 압축되므로 모든 정보가 일반에 공개되지만 그러한 정보를 상업적으로 이용하는 것은 특허권으로 방지할 수 있으므로 그러한 공개가 발명자를 해치지 않는다는 점에서 영업비밀과 유사한 점이 있다.

2. 저작권

식물특허와 영업비밀은 아이디어 본질자체를 보호하는 취지에 의해 성립된 것이다. 그 반면 저작권은 아이디어를

설혹 발명이 새롭고 유용하고 비자명한 것일지라도 특허출원의 대상이 되지않는 발명의 범주가 존재한다.

어떤 아이디어가 특허청에 의하여 받아 들여지기 위해서는 현실적으로 유용하게 사용될 수 있도록 그 제조 및 사용방법이 구체적으로 표현되어야 한다.

