

박형준 / 2월 / 기초 GS+ / 3회									
수강번호	문제 1	문제 2	문제 3	문제 4	문항 총점	석차	상위%	가독성 평점	응시인원
535187	22	13.5	0	0	35.5	1	0.59%	6	170
535171	20.5	13.5	0	0	34	2	1.18%	4	
535080	19.5	13	0	0	32.5	3	1.76%	4	
535150	20	12.5	0	0	32.5	3	1.76%	4	
535347	20	9.5	0	0	29.5	5	2.94%	3	
535644	18	11.5	0	0	29.5	5	2.94%	5	
535473	18.5	10	0	0	28.5	7	4.12%	6	
535648	19.5	9	0	0	28.5	7	4.12%	4	
535253	17.5	10.5	0	0	28	9	5.29%	4	
535345	17	11	0	0	28	9	5.29%	4	
535540	17	10.5	0	0	27.5	11	6.47%	4	
535511	19.5	7.5	0	0	27	12	7.06%	4	
535617	19	7.5	0	0	26.5	13	7.65%	4	
535461	17	9	0	0	26	14	8.24%	4	
535882	17	9	0	0	26	14	8.24%	4	
535654	19.5	6.5	0	0	26	14	8.24%	6	
535237	17	8.5	0	0	25.5	17	10.00%	4	
535316	17.5	8	0	0	25.5	17	10.00%	7	
535412	17.5	8	0	0	25.5	17	10.00%	4	
536238	15.5	10	0	0	25.5	17	10.00%	3	
535340	19.5	5.5	0	0	25	21	12.35%	4	
535579	16.5	8.5	0	0	25	21	12.35%	4	
536036	21	4	0	0	25	21	12.35%	4	
535192	16.5	7.5	0	0	24	24	14.12%	4	
535211	15.5	8.5	0	0	24	24	14.12%	4	
535262	19	5	0	0	24	24	14.12%	4	
535348	20	4	0	0	24	24	14.12%	4	
536071	17	7	0	0	24	24	14.12%	5	
535217	11	12.5	0	0	23.5	29	17.06%	4	
535464	16	7.5	0	0	23.5	29	17.06%	4	
535498	16.5	7	0	0	23.5	29	17.06%	4	
535668	18.5	5	0	0	23.5	29	17.06%	5	
535569	15	8.5	0	0	23.5	29	17.06%	5	
534532	15	8	0	0	23	34	20.00%	5	
535140	15.5	7.5	0	0	23	34	20.00%	4	
535219	14.5	8.5	0	0	23	34	20.00%	5	
535874	17.5	5.5	0	0	23	34	20.00%	4	
536062	19	4	0	0	23	34	20.00%	5	
535310	16.5	6	0	0	22.5	39	22.94%	4	
535369	15.5	7	0	0	22.5	39	22.94%	4	
535539	16.5	6	0	0	22.5	39	22.94%	4	
535586	15	7.5	0	0	22.5	39	22.94%	5	
535994	19	3.5	0	0	22.5	39	22.94%	4	
536291	12	10.5	0	0	22.5	39	22.94%	4	
534609	14	8	0	0	22	45	26.47%	4	
535380	15	7	0	0	22	45	26.47%	4	
535504	19	3	0	0	22	45	26.47%	4	
536025	14.5	7.5	0	0	22	45	26.47%	4	
536258	19.5	2.5	0	0	22	45	26.47%	4	
535295	19	2.5	0	0	21.5	50	29.41%	4	
535462	17	4.5	0	0	21.5	50	29.41%	4	
536010	15.5	6	0	0	21.5	50	29.41%	4	
535364	15	6.5	0	0	21.5	50	29.41%	4	
535496	17	4.5	0	0	21.5	50	29.41%	5	
535247	18.5	2.5	0	0	21	55	32.35%	4	
535258	13	8	0	0	21	55	32.35%	4	
535335	15.5	5.5	0	0	21	55	32.35%	4	
535670	19.5	1.5	0	0	21	55	32.35%	4	
535926	17.5	3.5	0	0	21	55	32.35%	4	
534964	18	2.5	0	0	20.5	60	35.29%	5	
535357	19.5	1	0	0	20.5	60	35.29%	5	
535505	18	2.5	0	0	20.5	60	35.29%	4	

535482	15.5	5	0	0	20.5	60	35.29%	5
535239	18	2	0	0	20	64	37.65%	4
535487	15	5	0	0	20	64	37.65%	4
535516	16	4	0	0	20	64	37.65%	5
535548	17	3	0	0	20	64	37.65%	4
535594	18.5	1.5	0	0	20	64	37.65%	4
536181	16.5	3.5	0	0	20	64	37.65%	4
535514	14.5	5.5	0	0	20	64	37.65%	4
535521	14.5	5.5	0	0	20	64	37.65%	7
535358	9.5	10	0	0	19.5	72	42.35%	4
535525	12.5	7	0	0	19.5	72	42.35%	4
535873	14	5.5	0	0	19.5	72	42.35%	4
535596	13.5	6	0	0	19.5	72	42.35%	4
535215	15	4	0	0	19	76	44.71%	5
535255	14	5	0	0	19	76	44.71%	4
535257	12.5	6.5	0	0	19	76	44.71%	4
535331	13.5	5.5	0	0	19	76	44.71%	4
535453	12.5	6.5	0	0	19	76	44.71%	4
535528	19	0	0	0	19	76	44.71%	4
535467	15	4	0	0	19	76	44.71%	5
535321	15.5	3	0	0	18.5	83	48.82%	4
535742	18.5	0	0	0	18.5	83	48.82%	4
536185	18.5	0	0	0	18.5	83	48.82%	4
535356	11.5	7	0	0	18.5	83	48.82%	6
535179	9	9	0	0	18	87	51.18%	4
535460	18	0	0	0	18	87	51.18%	6
535488	15.5	2.5	0	0	18	87	51.18%	4
535857	18	0	0	0	18	87	51.18%	5
535732	18	0	0	0	18	87	51.18%	5
536009	13	5	0	0	18	87	51.18%	4
536051	18	0	0	0	18	87	51.18%	4
534775	17.5	0	0	0	17.5	94	55.29%	4
535155	11	6.5	0	0	17.5	94	55.29%	4
535820	17.5	0	0	0	17.5	94	55.29%	4
535840	13	4.5	0	0	17.5	94	55.29%	5
534515	10.5	6.5	0	0	17	98	57.65%	4
535577	17	0	0	0	17	98	57.65%	4
535558	11.5	5.5	0	0	17	98	57.65%	4
535954	15.5	1.5	0	0	17	98	57.65%	4
536184	17	0	0	0	17	98	57.65%	4
535294	15.5	1	0	0	16.5	103	60.59%	4
535371	10.5	6	0	0	16.5	103	60.59%	4
535584	14	2.5	0	0	16.5	103	60.59%	4
535864	16.5	0	0	0	16.5	103	60.59%	4
535417	11.5	5	0	0	16.5	103	60.59%	4
535597	16.5	0	0	0	16.5	103	60.59%	5
536162	16.5	0	0	0	16.5	103	60.59%	6
535379	10	6	0	0	16	110	64.71%	4
535302	16	0	0	0	16	110	64.71%	5
535860	12	4	0	0	16	110	64.71%	5
536014	11.5	4.5	0	0	16	110	64.71%	5
535865	13.5	2.5	0	0	16	110	64.71%	4
535183	14.5	1	0	0	15.5	115	67.65%	4
535819	15.5	0	0	0	15.5	115	67.65%	4
536201	15.5	0	0	0	15.5	115	67.65%	4
535327	13	2	0	0	15	118	69.41%	4
535368	12.5	2.5	0	0	15	118	69.41%	4
535659	15	0	0	0	15	118	69.41%	4
535497	8.5	6.5	0	0	15	118	69.41%	4
535991	13	2	0	0	15	118	69.41%	4
536054	8.5	6.5	0	0	15	118	69.41%	4
535256	11	3.5	0	0	14.5	124	72.94%	4
536096	9	5.5	0	0	14.5	124	72.94%	5
535805	7.5	7	0	0	14.5	124	72.94%	5
536408	11.5	3	0	0	14.5	124	72.94%	4

535244	6	8	0	0	14	128	75.29%	4
535307	14	0	0	0	14	128	75.29%	4
535337	14	0	0	0	14	128	75.29%	4
535642	14	0	0	0	14	128	75.29%	4
535662	12	2	0	0	14	128	75.29%	4
535161	13.5	0	0	0	13.5	133	78.24%	4
535174	10	3.5	0	0	13.5	133	78.24%	4
535193	10.5	3	0	0	13.5	133	78.24%	4
535218	13.5	0	0	0	13.5	133	78.24%	7
535349	11.5	2	0	0	13.5	133	78.24%	5
535133	11	2	0	0	13	138	81.18%	4
535252	7	6	0	0	13	138	81.18%	2
535329	9	4	0	0	13	138	81.18%	4
535333	9.5	3.5	0	0	13	138	81.18%	4
535599	13	0	0	0	13	138	81.18%	4
536283	8	5	0	0	13	138	81.18%	3
535319	12.5	0	0	0	12.5	144	84.71%	4
536008	12.5	0	0	0	12.5	144	84.71%	4
536141	12	0	0	0	12	146	85.88%	4
536170	12	0	0	0	12	146	85.88%	4
535465	9	2.5	0	0	11.5	148	87.06%	4
535613	10.5	1	0	0	11.5	148	87.06%	4
535478	7	4	0	0	11	150	88.24%	4
535223	10.5	0	0	0	10.5	151	88.82%	4
535470	9.5	1	0	0	10.5	151	88.82%	7
535568	10.5	0	0	0	10.5	151	88.82%	4
535974	8.5	2	0	0	10.5	151	88.82%	4
535224	10	0	0	0	10	155	91.18%	4
535469	10	0	0	0	10	155	91.18%	4
535269	6.5	3	0	0	9.5	157	92.35%	4
535375	9.5	0	0	0	9.5	157	92.35%	4
535647	5.5	4	0	0	9.5	157	92.35%	4
536093	9	0.5	0	0	9.5	157	92.35%	4
536367	9.5	0	0	0	9.5	157	92.35%	5
536114	7.5	1.5	0	0	9	162	95.29%	3
536144	8	1	0	0	9	162	95.29%	4
535999	8.5	0	0	0	8.5	164	96.47%	4
535104	8	0	0	0	8	165	97.06%	5
535669	7	1	0	0	8	165	97.06%	5
535506	7.5	0	0	0	7.5	167	98.24%	6
535735	4	3	0	0	7	168	98.82%	4
535979	6.5	0	0	0	6.5	169	99.41%	4
536427	6	0	0	0	6	170	100.00%	4
536364	0	0	0	0	0	171	100.59%	#DIV/0!

<p><b>박형준/2월/기초GS/3회/1번</b></p>	<p><b>채점자</b></p>
	<p><b>이정은</b></p>
<p><b>1. 전반적인 총평</b></p> <p>처음 답안 작성하시는 분들이 많이 계셨을 텐데 먼저 수고하셨다는 말씀 드리고 싶습니다. 수업 들으시면서 답안 작성에 대한 감각을 길러나가시면 좋겠습니다.</p> <p><b>2. 설문별 채점평 및 주의할 점</b></p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- 특정한 판례를 법리로 제시하신 경우에 “판례 문구”와 “문제에서 제시된 문구”를 활용해서 사안 포섭을 해주시는 것이 중요합니다.</li> <li>- 판례를 아무리 상세하게 서술한 경우라고 해도, 사안포섭 과정에서 판례의 핵심 키워드나 문제에서 주어진 사정을 반영하지 않으면 문제해결과정을 충분히 드러내기 어렵습니다.</li> <li>- 설문 4의 경우 “면도기 날 X와 공지의 면도기 손잡이 Y의 단순결합”이며 / 판례에서 “①통보채변 ②효특차 등 ③기술적 사상의 창작에 실질적으로 기여하지 않은 경우에 ④무권리자 출원에 해당한다”는 법리를 제시했다면 / 사안 포섭에서는 “면도기 날 X에 공지의 면도기 손잡이 Y를 단순 결합하는 것은 ①통상의 기술자가 보통으로 채용하는 정도의 변경에 해당하며, 해당 단순 결합만으로는 ②발명의 작용효과에 특별한 차이를 발생시키기 어렵다고 예상되므로, X+Y의 창작에 ③실질적으로 기여했다고 보기 어려워 ④무권리자에 해당한다”와 같이 작성해 주셔야 보다 충실한 사안 포섭이 이루어지고, 판례에 대한 이해도를 잘 드러낼 수 있습니다. 꽤 많은 분들이 “X와 Y의 단순 결합은 발명자에 해당한다고 볼 수 없다.” 정도로만 적어 주셔서 높은 점수를 드리지 못했습니다.</li> <li>- 설문 2번, 3번과 같은 조치 문제에서는 다양한 조치를 최대한 폭넓게 검토하는 것이 좋습니다.</li> <li>- 이번 문제처럼 GS에서 자주 출제되는 유형의 경우에는, 해당 유형 문제의 답안틀을 암기해두시면 앞으로 답안 작성 시에 큰 도움이 될 것이라고 생각합니다.</li> </ul>	

### **3. 소결**

변리사님 답안을 참고하셔서 자신의 답안을 모범답안에 가깝게 만들어나가는 피드백 과정을 거치시면 좋을 것 같습니다.

박형준/2월/기초GS/3회/2번	채점자
	이정은
<p><b>1. 전반적인 총평</b></p> <p>해당 문제는 GS에서 자주 출제되는 논점이고, 항상 써야 하는 판례 틀이 정해져있기 때문에 복습하면서 목차를 외워두시면 좋을 것 같습니다.</p> <p><b>2. 설문별 채점평 및 주의할 점</b></p> <p>답안 작성 시에는 [문제1] &gt; 1. 설문(1) 의 형식을 대략적으로라도 맞추어 적으시는 것을 추천드립니다. 대다수의 수험생들이 따르는 방식이라서 다른 형식을 따르실 경우에는 가독성이 떨어질 수 있습니다.</p> <p>줄글이 너무 길어지면 가독성이 떨어지게 되고, 채점자가 중요 키워드를 놓칠 수 있게 됩니다. (글씨체가 알아보기 어려운 경우에는 더욱 그렇습니다.) 따라서 목차를 구분해서 답안 기재하시면 전달하고자 하는 바를 명확하게 전달할 수 있습니다.</p> <p>출원인 적격 판단 시에는 “명시적 승계 여부” 관련 논점을 누락하기 쉽습니다. 명시적 승계를 먼저 짚어주시고 &gt; 묵시적 승계 여부에서 판례 2개를 기재해야 한다는 점을 체크하고 넘어가시면 좋을 것 같습니다.</p> <p><b>3. 소결</b></p> <p>처음부터 완벽한 답안을 쓰겠다고 생각하시면 오히려 시간이 오래 걸립니다.</p> <p>변리사님을 따라하겠다는 생각으로 조금씩 하시다보면 어느 순간에 답안 작성의 감각을 익힐 수 있을 것입니다.</p> <p>파이팅입니다 !</p>	

[문제-1] (특수법은 이바, 그치거나 한다.)

(22)

## I. 명-11

1. 출원인자-특제개조제 (5분)

정당과라 특를 위하, ~~출원인자~~ 발명과 및 상대인  
 만이 출원인 자를 가진다.

2. 그이 발명자의 여부 - (5분)(1) 발명자의 - 그 제개조 제 (5분)

특을 받을 수 있는 권리는 발명을 한 사람에게만  
 귀속된다.

(2) 상대인 (5분)

발명은 발명자라야 하며, 그와 관련하여  
 정해진다.

(3) 상대인의 경우

① 특제개조제 X의 발명자는 무으로 그와 달리 이를  
 도출하였으며, ② 발명자라야 그이 개조제에 있다 하려  
 라도 발명을 그로 볼 아무런 이유가 없으므로, ③ 그을  
 발명자로 볼 수 있다.

3. 그이 상대인의 여부

그이 무으로부터 특을 받을 수 있는 권리를 가진 발명자  
 는 상대인 보이기 아니하므로 그은 상대인이 아니다.

## 4. 결론

① 그은 발명자 또는 상대인 등 이므로써서 피상대인



아니므로 ②) 2세까지 제 ~~상~~ ~~본~~ ~~유~~ ~~방~~이 ~~거주~~ ~~유~~ ~~기~~  
있어 ~~특~~ ~~허~~ ~~권~~ ~~을~~ ~~수~~ ~~한~~ ~~다~~ ~~는~~ ~~사~~ ~~유~~ ~~에~~ ~~있~~ ~~는~~ ~~동~~ ~~반~~ ~~을~~ ~~수~~ ~~한~~ ~~다~~.

5. 보

다만, 2이 甲으로부터 특허권을 수 있는 권리를 소유하여  
이전받은다면 ~~수~~ ~~특~~ ~~허~~ ~~권~~ ~~을~~ ~~수~~ ~~한~~ ~~다~~ ~~는~~ ~~사~~ ~~유~~ ~~가~~ ~~있~~ ~~다~~.

## II. 실-2

### 1. 무권자와 2의 출원의 합쳐서

① 무권자와 출원의 선원의 자격은 인정되지 아니한다.  
(2세 16조 제 1항)

② 무권자와 출원이 출원해결된 경우, 무권자와 출원은 출원해결  
의 자격 및 특허권(신출원)의 자격을 가진다. (2세 29조  
제 1항 제 12, 13, 29조 제 1항) 다만, 무권자와의 경우  
특허권(신출원)의 자격이 인정되지 않는다. (2세 29조 제 1항)

### 2. 출원을 통한 甲의 권리회복 방안

#### (1) 통상의 출원 가복

2의 특허출원이 출원해결되었으므로, 선출원 유방의  
거주유기가 있어 통상의 출원은 불가하다. (2세 29조 제 1항 제 12)

#### (2) 유방외주관 출원

2의 특허출원이 출원해결된 날로부터 1년 이내  
출원한다면 유방에 대한 유방외주관 출원을  
할 수 있다. (2세 30조 제 1항 제 12)



## 가) 상당권리와 불권

甲은 그의 불권의 행사권(그제 59조)을 실행하고, 그제 62조 제1항을 위반하여 제3자가 있음을 들어 제2제권(그제 63조의 2)을 하여 그의 특이불권이 제3자에게 확정되는 날로부터 30일 이내에 그의 불권인 그 제3자는 상당권리불권을 할 수 있다. (그제 64조)

2. 불권을 행사하지 않은 경우 권리회복 방법

### (1) 불권인 명의변경 신청

그의 양도가 이루어진 경우, 특이불이 불권인 명의변경 신청을 할 수 있다.

### (2) 불권인 명의변경 청구

그의 양도가 이루어지지 않은 경우, 법원이 불권인 명의변경 청구를 할 수 있다.

## II. 실권-(가)

1. 불권을 행사한 경우 권리회복 방법

### (1) 통상의 불권 회복

그 특이불권이 행사된 경우, 제3자에게 제3자가 있어 통상의 불권이 불가능하다. (그제 29조 제1항 제2호)

### (2) 제3자에게서 불권 회복

그 특이불권이 불권공제 또는 제3자에게 받은 날을 기준으로 하여 1년 이내에 불권회복, 의사에 관한

4.5

해제외곽을 찾을 수 있다. (해제 제3제/해제22)

### (3) 정당권리사 출원

甲은 그의 출원에 대해 제3제/해제22항을 위반의 위험이  
가 있음을 들어 무효판 (해제 제3제)을 청구할 수  
있으며, 무효판의 효력이 발생하여 30일 이내 그의 출원으로  
출원인이 소하는 정당권리사 출원을 할 수 있다. (해제 제3제)

## 2. 출원을 하지 않은 특허 권리회복 방안

### (1) 특허권이전등록신청

그와 같이 이 특허권 경우, 특허권이 특허권이전등록신청을  
할 수 있다.

### (2) 특허권이전등록청구

그와 같이 이 특허권 경우, 특허권이 특허권이전  
등록청구를 할 수 있다.

### (3) 기타 조치

가장 상기의 조치도, 특허를 받을 수 있는 권리인 양으로  
특한 본지정제권, 불변제권, 불변제권을 할 수 있다.

## 3. 각 제3제의 실익

① 해제외곽출원은 출원인이 소하지 않아 그 사이의  
제3제의 권리나 출원을 개입될 수 있음이 있고, ② 정당한  
제3제 출원은 출원기간의 단축이 가능하며, ③ 이전  
등록청구 및 신청은 간이 신속한 절차에 있으나 청구비용  
제3제에 비해 불가하다.



## △. 2항 - (4)

### 1. 발명자 - 発明者

① 2항 제2항 제1항 본문의 '발명자'는 2항 제2항 제1항의 발명행위를 한 사람을 가리키고, ② 발명자 3명 4명 또는 발명의 기술사상의 창작에 실질적인 기여한 자여야 한다.

### 2. 모인대상의 발명을 명명하여 출원한 경우

#### (1) 과기 대법원 判例

모인출원 발명과 모인대발명의 동일성판단을 할 때 모인 ~~발명~~ 발명인자를 판단하는 바 있다.

#### (2) 최근 대법원 判例

모인대상의 개를 일괄 명명하였더라도, 그 발명이 동사의 기술자가 보통을 지칭하는 것으로 보아, 사적으로 명명됨에 지나지 않아 발명의 작용요소에 특별한 차이를 알리지 않는 ~~명칭~~ 등 기술사상의 창작에 실질적인 기여하지 않은 경우에는 무관과 동등으로 본다.

#### (3) 검토

발명의 개명규정 및 발명자의 의미를 고려할 때 최근 대법원 判例가 타당하다.

### 3. 사안의 경우

① 2은 무이 발명은 연조기 날 X를 도출하였으며,  
② 2은 연조기 날 X를 4를 2로 절감하여 동사의 기술자가

- 보통으로 대응하는 정도의 추가·삭제·변경이 나타나고,  
 ③ 단순결합은 작용효과에 특별한 차이가 없어야 함으로,  
 ④ 2개 발명을 볼 수 있다.

## V. 발명 - (가)

### 1. 특허를 받을 수 있는 권리의 취득시기

- (1) 특허를 받을 수 있는 권리의 이전 - 특허청장에게  
 특허를 받을 수 있는 권리는 과실권으로, 타인에게  
 이전 가능하다.

### (2) 이중양도의 효력 유지

① [형식] 지켜야 함. 유효하다.

② [여외] 이중양도인이 이중양도의 사실을 잘 알면서도,  
 이에 착수하였을 경우, 타인에게 법률상 효력이 무효이다.

### (3) 사안의 경우

① A는 명세서에 발명한 대로 특허를 받을 수 있는 권리를  
 출원하였으므로, ② B는 A로부터 특허를 받을 수  
 있는 권리를 이전받은 승계인이며, ③ C는 이중양도 받은  
 권리, C는 이중양도의 착수하였을 사실이 보이기 없음으로  
C 또한 승계인이다.

### 2. C의 특허출원이 등록가능한지 여부 - (가)

- (1) 출원 전 승계의 경우 - 특허청장에게  
 승계는 효력발생이므로, 출원은 가능하다.



## (2) 사안의 경우

- ① A는 B로부터 제3자에게 특허를 받을 수 있는 권리를 양도 받았으며, ② J이 B에 출원한 사항은 B의 이익으로, ③ A의 특허청구는 등록받을 수 있다. [글]

양도...

[문제-2]

13.5

## 8. I. 본문-(1)

1. 공동발명 - 특제 제2조 제28항

공동발명의 경우, 공동발명자들은 특허를 받을 수 있는 권리를 공유한다.

## 2. 제1항

## (1) 공동발명의 요건

① [개관적 요건] 특제 제2조 제1항 본문의 '발명공동체'는 특제 제2조 제1항의 '발명공동체'를 가진 사람을 가리키므로, 공동발명자가 되기 위해서는 기술적 사상의 창작으로서 실질적으로 기여한 바가 있어야 하며, ② [주관적 요건] 공동발명에 이르기 위해서는 발명적 원리에 실질적으로 상호협력하는 바가 있어야 한다.

## (2) 공동발명으로 볼 수 있는 경우

- ① 단순히 기술적인 과제와 아이디어만을 제공하였거나, ② 발명의 실험을 위하여 실험장비를 제공하였거나, ③ 일반적으로 발명을 도와주었거나, ④ 자금.인력 등을

제출하여 발명의 완성을 위한 노력하였을 뿐이 되는 경우, 통상발명으로 볼 수 있다.

### (3) 통상발명으로 볼 수 있는 경우

- ① 구체적인 과제의 제시·보완·보완, ② 착상의 구체화,
- ③ 발명의 목적 및 효과를 달성할 수 있는 수단과 방법 제공,
- ④ 발명의 완성이 이루어지는 조건의 등 기술적사상의 외삽성없이 통상적으로 기대할 경우 통상발명으로 볼 수 있다.

### (4) 외삽발명의 경우

- ① 실용의 다목적인 외삽발명의 경우, 예측가능성이 실현 가능성이 떨어져 실험데이터가 제시된 실험예가 있어야 완성된 발명을 볼 수 있는 경우가 많은데, ② 이러한 경우 실제 실험을 통해 발명을 구체화하고 완성하는데 실패함으로써 기대했던 것과는 달리 통상발명인지 여부를 판단하여야 한다.

## 2. 사안의 경우

### (1) 발명 X의 성질

발명 X의 경우 의약품으로 발명을 외삽발명에 속한다.

### (2) 甲이 발명자인지 여부

- 무엇을 발명X이 신에 ① 기본적인 과제와 아이디어를 제공하였고, ② Z의 연구개발 과제를 전반적으로 관리 하였는데, ③ 이러한 사실만으로 甲이 실제 실험을



특수 발명을 구체화한 발명내용이 실질적으로 기여하였다고 할 수 있으므로, 甲은 발명을 볼 수 없다.

(3)  $\geq$  이 발명자인지 여부

$\geq$ 은 구체적인 발명내용을 특정하여 발명내용가환에게 발명 X에 대한 실용을 이르하여 그 약리효과를 확인하는 등 실제 실용을 통해 발명을 구체화한 발명내용이 실질적으로 기여하였으므로  $\geq$ 은 발명자이다.

(4) 결론

甲과  $\geq$  사이에 X발명의 원천을 위해 실질적으로 상호협력한 사실이 보이지 않으므로 공동발명인 아니며,  $\geq$ 의 단독 발명이다.

## II. 본문-(2)

### 1. 출원인 개조 - 개조개조제에 관한 분쟁

출원개조와 조를 위해, 발명과 및 출원인만이 출원인개조로 인정된다.

### 2. 甲이 발명자인지 여부 - (53)

위 본문(1)에 정당한가 甲은 발명으로 볼 수 없다.

### 3. 甲이 출원인인지 여부 - (73)

(1) 특이점을 받을 수 있는 권리 이전 개조개조제에  
특이점을 받을 수 있는 권리는 개조인으로, 타인에게 이전 가능하다.



## (2) 특수한 외분이전 여부 - (53)

① 甲은 23부터 특허받을 수 있는 권리를 행사함으로써  
이전받을 수 있으나, ② 甲은 23부터 특허를 받을 수  
있는 권리를 행사함으로써 이전받을 수 있는 보이기 않는다.

## (3) 특수한 외분이전 여부 - (54)

### 1) 특수한 외분이전 가부

특허를 받을 수 있는 권리는 권속권인 일각 이전 가능  
하며, 그 이전계약은 특허권자는 물론 특수한 것으로  
가장하다.

### 2) 특수한 외분이전 고려요소

공동발명이 아니지 못하였지만 공동출원한 상태에서,  
양측인의 명의로 기재. 양수인과 양도인의 관계,  
출원의 경우 등 제반사항을 고려하여 특수한 외분이전을  
인정할 수 있다.

### 3) 사안의 경우

① 甲은 발명 X의 <sup>과제나</sup> 기발개인 아이디어 제공, 연구개발과정을  
진행함으로써 권리, 실용성 등을 보충 ~~한~~ 것을 본인 아니라, ②  
그와 乙 외의 사이의 발명 X에 대한 개발과정의 체결  
을 주선함으로써 발명 X 등에 대한 연구 개발 과정  
에서 발명가는 모든 연구개발 및 특히 가능한 발명  
일체를 乙 외의 과제로 귀속시키는 데 상당  
한 기여를 하였으나, 甲의 명의로 기어코로 고려

하면 甲의 위키는 스스로 발명자라고 하는 甲의 주장을 받아들여 甲을 출원인이 표창시켰는데, 甲과 乙의 11년의 약식에는 乙의 위키의 목적이 乙의 출원인에게 있었다고 볼 수 없다. 따라서, 甲을 출원인으로 볼 수 있다.

#### 4. 결론

비록 甲은 ~~출원~~ 발명자는 아니지만, 특허법 제 21조를 통한 출원이 인정되는 출원인이므로, 출원인으로써 인정된다.

안녕!

[제1000호]

&lt;문제 1&gt;

17.5

## I. 설문 (1)

## 1. 발명자 주의

헌법 제 22조 제 2항에 의거, 발명을 한 자에게 특허를 받을 수 있는 권리가 원시적으로 귀속된다.

## 2. 모인대상발명을 그대로 출원한 경우

## (1) 발명자 여부

甲이 발명한 연조기 날 X 발명에 대하여 Z은 발명을 한자가 아니다.

## (2) 승계인 여부

제시된 바에 의하면 甲은 Z에게 별도로 특허를 받을 수 있는 권리를 승계하도록 한 바 없다.

## (3) 결론

발명자 또는 승계인에 모두 해당하지 않는 Z이 발명 X에 대하여 출원하는 것에는 특제 33조 제 1항 본문 위반에 해당하며, 이러한 Z의 출원은 무권리자 출원이라고 할 수 있다.

## 3. 무권리자 출원의 취급

특제 33조 제 1항 본문 위반의 하자는 특허법상 거절이유와 무효사유에 해당하는 바, Z의 출원은 甲에게





특허를 받을 수 있는 권리를 승계하지 않는 이상 등록받을 수 없다.

3.5

## II. 실무 (2)

### 1. 출원을 통한 권리회복 방안

#### (1) 통상의 출원가복

乙의 특허출원이 출원공개되었으므로, 비록 乙의 출원은 무관한 출원이나 확대된 선원지위, 공개기술의 지위가 있다. 따라서 甲이 통상의 출원을 하면 신규성 및 진보성 측면의 문제가 발생할 수 있고, 甲은 공시예외주장 또는 정당 권리자 출원 등 적절한 조치를 취해야 한다.

#### (2) 공시예외주장 출원 가복

무관한 乙의 발명이 출원공개된 날로부터 1년 이내라면 공시예외주장이 가능하며, 이때 甲은 의사에 반한 공시 (법제 30조 제1항 2호)임을 주장할 수 있다.

반면 출원공개일로부터 1년이 경과하였다면 공시예외주장이 불가능하다.

#### (3) 정당권리자 출원 가복

乙의 출원이 출원공개되었을 때 출원 계속 중이라면, 甲은 심사청구 및 정보제공을 통해 乙의 출원이 거절될 수 있도록 유도한 뒤, 거절결정이 된 날로부터 30일 이내에 정당권리자 출원을 하여 권리회복을 도모할 수 있다. (법제 34조)

## 2. 출원을 통하지 않은 권리회복 방안

## (1) 합의가 이루어진 경우

甲은 乙과의 합의 하에 출원인 명의 변경 신청할 수 있다.

## (2) 합의가 이루어지지 않은 경우

甲은 乙의 출원에 대해 출원인 명의 변경을 청구할 수 있다.

## III. 설문 (3)

## 1. 출원을 통한 권리회복 방안

乙의 무권리자 출원이 이미 특허등록된 이후라면 甲은 1년 내라면 통상의 출원, 공시예외구상출원 제도 보다는 정당권리자 출원을 통해 권리회복을 도모하여야 한다. 甲은 乙의 특허에 대하여 특허법 제 35조 제1항 본문 위반을 이유로 무효심판을 청구하고, 乙의 특허가 무효되면 30일 이내에 정당권리자 출원을 통하여 권리를 회복할 수 있다. (특허법 제 35조) 이때 甲은 신속심판청구를 통해 더 빠른 권리회복을 도모할 수 있다.

## 2. 출원을 통하지 않은 권리회복 방안

## (1) 합의가 이루어진 경우

乙과의 합의 하에 특허청에서 특허권이전등록 신청이 가능하다.

## (2) 합의가 이루어지지 않은 경우

乙을 상대로 법원에 특허권이전등록을 청구할 수 있다.

(특허법 제 99조의 2)



## 3. 기타 조치

이 외에도 甲은 乙을 거짓행위의 죄로 고소하거나 (형제 229) 특허를 받을 수 있는 권리의 침해로 이유로 불법행위 (민법 제 750조) 에 따른 손해배상을 청구할 수 있다. 또한 乙에게 특허를 받을 수 있는 권리를 양도한 후 분쟁을 종결시키는 방법을 고려해 볼 수도 있다.

## IV. 실용(4)

## 1. 2인대상발명을 변형하여 출원한 경우 例

例는 2인대상발명의 구성을 일부 변형하였더라도, 그 변형이 통상의 기술자가 쉽게 채용할 수 있는 수준의 부가·변경·삭제에 지나지 않고 그로 인한 효과의 차이가 특별히 있지 않다면 이는 기술적 사상의 완전에 실질적으로 기여한 것이 아니라고 하여 무권리자 출원에 해당한다고 볼 수 있다.

## 2. 사안의 경우 - 발명자 아님

乙은 甲의 발명의 명칭을 X에 공지의 명칭 Y를 추가하여 발명 X+Y를 완성하고 특허출원하였으나, 소장이 Y의 단순 결합은 통상의 기술자가 쉽게 채용 가능한 수준의 변형에 해당한다 따라서 乙은 발명의 완성에 실질적으로 기여한 자로 볼 수 없는 바,

면제기  $x+y$ 로 볼 수 있다.

## V. 설문 (5)

### 1. 이중양도의 효력

원칙적으로 이중양도는 사적자치의 원칙 상 유효하다. 다만, 제2 양수인이 양도인의 배임행위에 적극적으로 가담한 경우 민법 제 103조 반사회질서 행위에 해당하여 무효가 된다.

### 2. 출원 전 승계

#### (1) 공시수단 부존재

출원 전 승계는 공시수단이 없고 승계만으로 효력이 발생하며, 제3자 대항요건이 충족이다. (법 38조)

#### (2) 출원 전 승계 (법 제 38조 1항)의 취지

제3자는 출원 전 특허를 받을 수 있는 권리가 수인에게 양도된 경우 수인의 양수인들 사이 우위를 정함에 취지가 있다고 밝힌 바 있다.

#### (3) 이중양도 사안 - 이말자 출원

출원이 제3자 대항요건이므로 늦게 출원한 자의 출원이 거절된다.

### 3. 사안의 경우

J과 K가 이중으로 동일한 발명에 대하여 특허를



받을 수 있는 권리를 양수하였다. / 이중양도에서 출원은 제3자 대항요건이므로, 개 혼자 출원을 한 경우라면 개의 출원은 승계인의 적법한 것으로 유효하고, 별도의 문제가 없다면 등록 가능하다. / 다만, 개의 출원 이전에 J이 이미 출원한 바 있었다면, 개의 출원이 거절되었을 것이다.

<문제-2>

⑥ 도대체 뭐냐!

I. 설문 (1)

1. 공동발명의 요건 위례

대법원 위례는 특허법 제33조 제1항에서 규정하는 '발명을 한 자'는 특제 2조 제1호의 발명행위를 한 자를 의미하므로, 발명자로 인정하려면 기술적 사상의 창작에 실질적으로 기여한 바 있어야 한다고 하였다. 이때 공동발명자가 되기 위해서는 발명의 완성을 위하여 실질적으로 상호 협력하는 관계에 있어야 한다고 밝힌 바 있다.

2. 공동발명자로 볼 수 있는 경우 위례

대법원 위례는 발명의 기술적 과제를 해결하기 위한 구체적인 착상을 제시하거나 그 착상을 구체화하고, 목적하는 효과의 달성을 위한 구체적인 수단과 방법을 제공, 발명의

완성을 위한 실질적인 조언과 지도 등 발명행위에 실질적인 기여를 한 자가 공동발명자로 인정될 수 있다고 설시하였다.

### 3. 사안의 경우

#### (1) 甲이 공동발명자인지 여부

甲은 단순한 아이디어 제공자에 불과하고, 乙과 丙 회사 사이 개발약정 체결 등에 기여하고 丙 회사의 재산 형성에 일조하였으며 丙 회사의 책임자로서 乙의 연구개발 과정을 관리 및 실험연구 보조역할을 수행하였다. 그러나 이러한 보조는 발명의 완성, 기술적 창작행위 그 자체에 대한 실질적인 기여로 해석될 수 없으므로, 甲은 공동발명자가 아니다.

#### (2) 乙이 공동발명자인지 여부

乙은 구체적인 개발과정에 참여, 실질적으로 실험내용을 특정해 자이므로 발명행위를 한자로 평가된다.

#### (3) 丙이 공동발명자인지 여부

丙 회사는 자금, 설비의 제공자일뿐 발명행위를 한자는 아니다. 다만 승계약정을 통해 특허를 받을 수 있는 권리를 승계하였다.

#### (4) 실험대행 기관이 공동발명자인지 여부

연구자 乙의 지시로 단순히 실험만을 대행하였으므로 실험대행기관은 발명자가 아니다.



## (5) 결론

발명 X의 발명자로 실질적으로 평가될 수 있는 자는 Z이  
유일하므로, 발명 X는 공동발명이 아니다.

## Ⅱ. 설문(2)

1. 甲이 공동발명자인지 여부

甲은 단순히 아이디어의 제공, 연구를 일반적으로 관리한  
것에 불과하므로 발명자가 아니다. 따라서 甲은 특허를  
받을 수 있는 권리의 원시적 취득자가 아니다.

2. 목시적 지분 약정

Z이 원시적으로 특허를 받을 수 있는 권리를 취득한 후  
해당 권리를 兩 회사에게 이전하였고, 兩 회사는 甲이  
출원인에 포함되는 것을 허용하였다. 甲이 해당 발명  
과정에 기여한 바가 어느정도 인정되는 제반사정을  
고려해 볼 때, 이는 兩 회사가 목시적으로 甲에게  
특허를 받을 수 있는 권리의 지분을 이전한 것으로  
평가될 수 있다.

## 3. 결론

甲은 정당한 출원인 자격이 있다