

한경훈 / 2월 / 기초 GS+ / 11회									응시인원
수강번호	문제 1	문제 2	문제 3	문제 4	문항 총점	석차	상위%	가독성 평점	
534545	20.5	12	0	0	32.5	1	1.28%	6	78
535211	20	12	0	0	32	2	2.56%	5	
535461	19	13	0	0	32	2	2.56%	6	
535140	17	14	0	0	31	4	5.13%	5	
535192	17.5	13	0	0	30.5	5	6.41%	4	
535319	18	12	0	0	30	6	7.69%	5	
535316	18	11.5	0	0	29.5	7	8.97%	6	
535215	17.5	11.5	0	0	29	8	10.26%	6	
535617	16.5	12.5	0	0	29	8	10.26%	5	
536181	17	12	0	0	29	8	10.26%	6	
536249	18	11	0	0	29	8	10.26%	6	
535253	17	11	0	0	28	12	15.38%	5	
535331	17	11	0	0	28	12	15.38%	6	
536160	15	13	0	0	28	12	15.38%	5	
535221	17.5	10	0	0	27.5	15	19.23%	5	
535513	16.5	11	0	0	27.5	15	19.23%	5	
535539	19.5	8	0	0	27.5	15	19.23%	6	
535579	15	11.5	0	0	26.5	18	23.08%	6	
535882	15	11.5	0	0	26.5	18	23.08%	5	
535596	16	10.5	0	0	26.5	18	23.08%	5	
535278	15.5	10.5	0	0	26	21	26.92%	5	
535329	17	9	0	0	26	21	26.92%	5	
535412	18	7.5	0	0	25.5	23	29.49%	5	
535462	15.5	10	0	0	25.5	23	29.49%	5	
535527	19.5	6	0	0	25.5	23	29.49%	6	
538232	16.5	9	0	0	25.5	23	29.49%	5	
535347	14	11	0	0	25	27	34.62%	5	
535258	16	8.5	0	0	24.5	28	35.90%	4	
535464	15	9.5	0	0	24.5	28	35.90%	5	
536037	14	10.5	0	0	24.5	28	35.90%	4	
535540	11	12.5	0	0	23.5	31	39.74%	5	
536226	16.5	7	0	0	23.5	31	39.74%	5	
535602	16	7	0	0	23	33	42.31%	4	
535656	18	5	0	0	23	33	42.31%	4	
535257	12.5	10	0	0	22.5	35	44.87%	5	
535528	17.5	5	0	0	22.5	35	44.87%	4	
535333	12	10	0	0	22	37	47.44%	5	
535322	16	5.5	0	0	21.5	38	48.72%	5	
535524	14	7.5	0	0	21.5	38	48.72%	5	
534964	12.5	8.5	0	0	21	40	51.28%	6	
535321	13	8	0	0	21	40	51.28%	6	
535454	15.5	4.5	0	0	20	42	53.85%	5	
534775	14	5	0	0	19	43	55.13%	5	
535133	15	4	0	0	19	43	55.13%	5	
535994	18.5	0	0	0	18.5	45	57.69%	5	
536112	13.5	5	0	0	18.5	45	57.69%	6	
535104	18.5	0	0	0	18.5	45	57.69%	6	
535183	18	0	0	0	18	48	61.54%	4	
536006	17.5	0	0	0	17.5	49	62.82%	5	
536093	17.5	0	0	0	17.5	49	62.82%	6	
537128	17	0	0	0	17	51	65.38%	5	
535218	13.5	3	0	0	16.5	52	66.67%	6	
535505	16.5	0	0	0	16.5	52	66.67%	5	
535161	9.5	6.5	0	0	16	54	69.23%	4	
535368	16	0	0	0	16	54	69.23%	6	
535465	11	5	0	0	16	54	69.23%	4	
535960	10.5	5	0	0	15.5	57	73.08%	5	
535647	10.5	4.5	0	0	15	58	74.36%	4	
535661	15	0	0	0	15	58	74.36%	6	
535345	14.5	0	0	0	14.5	60	76.92%	5	
535651	12.5	2	0	0	14.5	60	76.92%	6	
536141	14.5	0	0	0	14.5	60	76.92%	6	

534516	14	0	0	0	14	63	80.77%	5
538047	9	4.5	0	0	13.5	64	82.05%	4
535239	13	0	0	0	13	65	83.33%	5
535310	12.5	0	0	0	12.5	66	84.62%	5
535459	12.5	0	0	0	12.5	66	84.62%	4
536061	3.5	9	0	0	12.5	66	84.62%	5
535217	12	0	0	0	12	69	88.46%	6
535255	12	0	0	0	12	69	88.46%	4
535223	11.5	0	0	0	11.5	71	91.03%	6
535511	11.5	0	0	0	11.5	71	91.03%	5
535325	10	0	0	0	10	73	93.59%	5
535244	9.5	0	0	0	9.5	74	94.87%	4
536108	9	0	0	0	9	75	96.15%	4
535311	8	0	0	0	8	76	97.44%	5
535568	2	1.5	0	0	3.5	77	98.72%	4
535742	0.5	0	0	0	0.5	78	100.00%	6

한경훈/2월/기초GS/11회/1번	채점자
	이정은
<p><b>1. 전반적인 총평</b></p> <p>설문1 배점이 커서 강약조절하기 어려웠을 것 같습니다. 설문2에 대해서는 대부분 잘 써주셨습니다.</p> <p><b>2. 설문별 채점평 및 주의할 점</b></p> <p>1. 설문1에서는 침해판단으로, 유상보정제남 적어두고 하나씩 포섭해야합니다. 배점이 크기 때문에, 모든 요건에 대해서 조금씩이라도 언급해주셔야합니다. 특히 “유사 판단”에 대해서 누락 많았습니다.</p> <p>2. 설문1에서, 타겟 판례에 대해서 언급해주시면서 “원칙 / 예외” 나누어서 적어주셔야합니다.</p> <p>3. 설문1에서 결론을, “패소” 보다는, “기각” 이라고 정확하게 언급해주는 것이 가독성이 더 좋았습니다.</p> <p>4. 설문2에서는 무효심판 언급하면서 무효사유 언급해주신 경우에 가독성 더 좋았습니다.</p> <p><b>3. 소결</b></p> <p>배점이 커서 목차를 이쁘게 정리하기 어려웠을 것 같습니다. 강사님 답안지 참고해서 각 요건을 가장 큰 목차로 뽑고, 그 하위에 타겟 판례를 두고, 사안포섭하는 식으로 답안지 써야된다는 점 체크하면 좋겠습니다.</p>	

한경훈/2월/기초GS/11회/2번	채점자
	이정은
<p><b>1. 전반적인 총평</b></p> <p>부분거절제도 및 제34조 1항 7호에 관한 문제로, 조치와 일반론을 적절히 섞어서 써야 하는 문제여서 쉽지 않으셨을 것이라고 생각합니다.</p> <p><b>2. 설문별 채점평 및 주의할 점</b></p> <p>① 설문 1에서는 제34조 1항 7호에서 [인용상표에 취소사유가 있는 경우]에 대한 판례 누락이 많았습니다.</p> <p>② 제34조 1항 7호가 논점인 경우에는 꼭 상품별로 판단해주셔야 합니다.</p> <p>③ 상품 C에 대해서는 거절결정 확정시까지의 ‘심사보류’입니다. 바로 등록된다고 하거나, 출원 공고된다고 하신 분들이 많았습니다.</p> <p>④ 부분거절결정제도(45조 후단)에 대한 언급이 있는 경우에 인상이 더 좋았습니다.</p> <p>⑤ 설문 2에서는 제34조 3항, 제35조 1항에 대한 언급 후에 조치 나열이 필요한 문제로, 시간이 모자라기도 하셨을 것이고 전형적인 문제는 아니기 때문에 다소 어려우셨을 것이라고 생각합니다.</p> <p>⑥ 제34조 3항은 누락하기 쉽기 때문에 어떻게 쓸 것인지 정리해두시면 좋을 것 같습니다.</p> <p><b>3. 소결</b></p> <p>설문 1은 대부분 비슷하게 쓰신 것 같습니다.</p> <p>설문 2와 같은 문제에서는 묻는바에 따라 크게 목차를 3개로 잡으신 후에, 조문의 의의, 취지와 판례 혹은 일반론을 기재하신 후에 사안 포섭 하는 식으로 답안을 구성하시면 익숙하지 않은 문제도 약간은 쉽게 접근하실 수 있을 것이라고 생각합니다. 파이팅입니다!</p>	

## [문제-1]

## I. 선포(1)

1. 침해금지청구 (선포107조(하))

상표권자 보호를 위해, 상표권을 침해하고 있는 자에게 대하여 침해금지청구 할 수 있다.

2. 침해상회요건

① 유출한 상표권의 보전범위 내에서 상표적으로 사용되고 있는 자에게 정당권한이 없거나, 오각제한 사유가 있거나, 권리남용이 아니라면 침해에 해당한다

② 사안의 경우, 무효사유가 있는 상표권이라도 무효/무효가 인정되지 않는 한 유효한 것이므로 유효한 甲 상표에 대하여 乙의 사용이 유사범위 내의 상표적으로 사용했는지 검토하고, 진사유권, 오각제한사유, 권리남용 등이 인정되면 침해가 인정되지 않음은 알아본다.

## 3. 유사범위 내의 사용인가-정각

## (1) 유사판정 방법 (위117조)

양 상표가 유사한지 여권·정호·관청을 기준으로 전체적·각각적·이질적 인식하여 수위·도리·적용·색상·기호·문·양 상표가 전체·부분·영역·가·있다면 유사하다

## (2) 사안

민간의 생체유물에 대해 제2차이가 있으나, 호칭이 "전통적"으로 동일하고 관청도 차이가

강한 것으로 의미하는 것으로 동일하므로 이등상표는 위시한다.  
같은 '음반'에 사용하였으므로, 지장상표인 '음인'과 동일  
상표에 유사상표로 사용하였음이 인정된다.

#### 4. 상품적 사용인지 - 객극

##### (1) 상품적 사용 판정 (퇴사)

형식적으로 보았을 때 11번 항목의 사용이고, 실질적으로  
상표의 기능이 발휘되는지 기준으로 판단한다.

##### (2) 음반제조의 경우 (퇴사)

1192항

제호는 내용을 표시한본 출처를 표시하는 것이 아니  
므로 출처표시 기능을 발휘하지 않는다.

이에러

음반의 종류, 성격, 사용량, 시리즈로 출시 여부  
등에 따라 식각 등 구체적인 사용물 고려하여  
상표로써 표시 기능을 발휘 하는 경우 상품적  
사용이 인정된다.

##### (3) 시판

'강한커피'는 음반제조로서 2017년부터 2023년까지  
시리즈로 정하여 5점 까지 발매하였다. 같은  
강한커피 음반을 2017년부터 계속 공급하여서  
정해 1, 2, 3점은 총 80만 점 이상이 판매  
되었고, 신문 등 여러 매체에서도 소개하면서.





일반수용자들에게 상품으로 판매했을 때, 해당  
주지상품으로 인식되고 있다. 따라서, 권리 사용은  
상표권이 박탈되고 있으므로 상표권 사용이다

### 5. 신사용권 조항 - 적용

#### (1) 조항 992 1항 신사용권 획득에

신상품 사용자의 이익과 수용자보호를 위해, 부정  
경쟁방지법이 출원권 부여 시부터 사용자의 특정인  
호칭으로 인식된 경우 신사용권이 인정된다.

#### (2) 사례

조항 부정경쟁방지법 제101조 제1항, 5.15 원판  
제1항 제1항부터 사용자는 조항 주지상품으로  
인식되고 있다. 따라서, 조항 주지상품으로 동일 유사 상표인  
'강한'과 '강한'에 대해 계속 사용하는 행위가  
인정된다.

### 6. 특정제한 사용 조항 - 적용

#### (1) 조항 902 1항 2호 4단. 인정에

부정경쟁, 관공표권 등의 지위 사용 보장을 위해

부정경쟁, 관공표권에 상응한 내용이 일치해야 한다

#### (2) 제1항의 경우 (특례)

11월초

제1항 제1항의 행정 내용은 행정청에 의해  
결정되며, 부정경쟁, 관공표권 같은 것은 행정

가치는 것으로, 1년90일이 이하 상품권 만점이 되지 않는다.

## 2) 예외

시리즈를 재발 상품하는 등의 특별한 사정이 인정되는 경우 상품권의 효력, 범위 등 구체적인 사항을 고려하여 조처함으로써 인정되는 범위까지 상품권 만점이 제한될 수 있다.

## 3) 시간

같은 1점부터 5점까지 시리즈로 응모로 출제하고 있어 '간접적'으로는 출제 표시 기능을 발휘하고 있다. 따라서 위의 상품권의 효력이 인정되지 않는다.

## 4) 권리남용인지 여부

### (1) 권리남용 여부 여부

상품권 목적에 입각하여 상품권 행사하는 경우 권리남용으로 보일 수 없다.

### (2) 명백한 불합당한 가치가 있는 경우 (취소)

상품권 등록하에 있는 목적 범위와 행사 가능 기간, 금액, 사용처 등을 고려하여 상품권 목적이나 기능에 입각하여 명백한 불합당한 가치가 있는 경우 상품권 행사는 권리남용으로 보일 수 있다.

### (3) 무효사유가 인정되는 경우 (취소)

상품권 발행에 대한 공공의 이익은 부당하게 훼손





## 2. 무효심판청구

비리비 취지 (별 11쪽)

이해관계인은 상품을 인지시키기위해 이 이해관계인은 무효심판  
청구 할 수 있다.

(2) 별 34조 1항 9번에 13항을 정지

① 甲출원전부터 甲의 상품은 독점상품이고 ② 乙의  
음식상품은 음양에 출원하였고 ③ 甲은 乙에게  
乙에게 권리관계로 상응한 상품에 대한 권리를  
乙에게 양도한 것은 부정한 목적이 인정되는바,

④ 별 34조 1항 9번에 13항에 해당한다.

(3) 별 34조 1항 20조 1항 정지

비리비 취지

계약관계에 있던 甲이 동일회사 상품을 판매하면서  
신뢰상권 획득에 위반한 것이므로 등록받을 수 없다.

2) 사실

甲은 乙에게 乙에게 판매하기 위하여 계약관계가 인정  
되는 상품내로 잘 알면서 동일회사 상품을  
(음양)에 출원하여 등록 받은 바 별 34조 1항 20번  
무효심판이 있다.

(4) 결론

이 이해관계인 乙은 별 34조 1항 9번에 13항, 20항  
이유로 무효심판을 청구하여 무효시켜 乙의 권리를

도문한 누임지이다.

3 상품권 양도, 사용권

문 10이랑 형식비 상품권도 양도할게서 사용권  
사용권을 누임지이다

20.5

[ 문제 - 2 ]

I (문 4)

1. 무이행사행의 있는 권리 - 강제집행권 (법 582)

(1) 권리 양도

상품권권에 있는 상품과 동등가치를 상품권권에  
상환할 때 상품권에 있는 의무사항을 채워 주는  
있다 마르드 enlever 권리 582 규정이다

(2) 강제집행

- ① 동등가치 상품권 동등가치 상품이 사용권을 채워 주기
- ② 정당한 하에 강제집행 권리에 대한 보상금은 채워 주는  
있다

(3) 배상

채권적 채권으로, 비례적 배부 권리이다. 상품권권  $\frac{1}{2}$   
에 행사할 때 있다 (법 582 3항) 상품권 권리  
영양은 미치지 않는 권리권 권리 (법 382 4항)



## 2. 특허침해여야 한다는 점과 시정명령

(1) 특허

특허침해행위는 "정당한 시장에서의 경쟁을 저해"하고  
 불공정한 경쟁에 의해 형성된 수익에 불합당한 이익이  
 있는 경우 시정명령을 청구 할 수 있고, 특허권  
 전이라도 사본제시하여 시정명령을 청구 할 수 있다  
 (특정권 108조 1항 2호)

(2) 시정명령

특수 시정명령을 청구할 때에는 특허권 침해행위  
 2025.7.1 시정명령 이후 발생한 수익에 대한  
 정당한 이익에 상당하는 금액에 대하여 2025.7.1일까지  
 특허 침해에 대해 특허권 침해행위를 중지하도록  
 한다. (특정권 108조 1항 2호)

## II (2) (2)

## 1. 특허침해행위 - 정당한 이익

(1) 특정권 108조 1항 1호

특허권 침해행위 발생한 경우 정당한 이익으로 본다  
 특허권 침해행위

(2) 시정명령

특정권 108조 1항 2호에 따라 특허권 침해행위 발생  
 후에도 정당한 이익으로 본다 특정권 108조 1항 2호에 따라

공상표로 침해하는 것을 볼 수 있다

## 2. 제2상용타이핑-적극

(1) 제108조 1항 3.4호 - 간접침해

동상표의 유사상표 또는 동일상표로 사용하도록 하는  
조치 행위를 침해로 본다.

위시안

제108조의 유사상표 또는 동일상표로 082.4호  
641.9호의 조리를 행하는 공상표로 침해하는  
것으로 본다.

## 3. 제2상용타이핑 - 신상용적지정

99①

(1) 제99조 제2항 상용권. 권리. 지체

상세/상인/상권 위계 자체의 상권 상계  
관행에 따라 상권 사용자는 사용권이  
인정된다

위시안

제108조 204.5.70 조인 제23년부터 제111의  
상권으로 상계관행으로 사용한다 있는 것은  
무정정정목적으로 주머니에 계속 사용한다  
있으므로 제99조 제2항 상계관행  
인정된다 "공" ②

- 0164199 -

②



## [문제-1]

## I 상품(1).

## 1. 침해의 이익과 징벌 - §89. §108① 1.

등록된 상품과 동일·유사 범위 내에서 상품을 사용하는 경우 침해가 된다. 문제에서 ① 상품적 사용인지 여부, ② 정당한 권리권이 있는지, ③ 90% 한정제한 사유 여부, ④ 권리남용 항변 가능 여부 등이 쟁점이 된다.

2. 상품적 사용인지 여부 - (정답).

## (1) 제호 - 일반적일 경우 - '취'

제호, 제명 등은 일반적으로 상품의 내용 등을 나타내며, 자타상품 식별기능을 가지 않는다.

## (2) 시간표 사용 - '취'

시간표의 제명으로 사용, 사용 태양, 제품 등 구체적 개별적인 사정을 보았을 때 자타상품 식별기능을 한다면, 출처표시 기능을 하는 식별표로 사용된다고 할 수 있다.

## (3) 사안의 경우.

2의 평점응답의 경우 '전환까지 제 1점'부터 '전환까지 25점'까지 시간표로써 계속 같은 제명을 사용하였고, 라디오 신호 등의 선전 활동과 판촉 활동을 통해 히트상품으로 선정되고 80만장 이상 판매되는 등 상품출처로써 극명한 상품이 되어 소비자들에게 식별표로 인식 되었음을 알 수 있다. 따라서

2의 사항을 간접히 내용 표시를 넘은 상표권 사용에 해당한다.

### 3. 한정지하 사용 여부 - (12).

#### (1) §90② 4 의의 취지

보통명칭, 기술적 표장을 보통의 방법으로 표시하거나 관용표장, 한정지하 지리적명칭 등으로 된 상표에는 상표권의 권리가 제한된다. 자유로운 사용을 보장하기 위해서이다.

#### (2) 제명 - 일반적인 경우 '취'.

일반적으로 제명, 제호는 보통명칭, 관용표장과 같이 항상물적 명칭 / 이름을 함축하므로 상표권의 권리가 제한된다.

#### (3) 예외적인 경우 - '취'.

국제적 지배적 지위를 보았을 때 식별표지로서 기능하는 경우까지 권리가 제한당할 수 없다.

#### (4) 사안의 경우.

2의 상표는 주지한 상표로서 차등상품 식별표지로서 기능하고 있고 시정표로 사용되고 있으므로, §90② 4의 한정 제한 사유를 가리키지 않는다.

### 3. 정당한 이유에 따른 예외 - §99① 심사청구 (정지).

#### (1) §99① 의의 취지.

심사청구제와 및 주지한 비권리를 위해 심사청구상표의 사용을 복제한다.

(2) 예

부정경쟁목적 없이, 상품출원 전부터 계속 사용하여  
특정인의 출처로 인식당할 것을 요한다.

(3) 저작물의 권리와 - (제1)

저작물의 경우 원저작 상품의 주체는 자발. 노력등을 투입한  
제작, 판매자에게 귀속된다.

(4) 사인의 경우

1) 권리와 - 2

2은 제2. 판매업을 목적으로 하는 회사로, '잔한카피' 등점음만  
사건으로 제작. 판매에 있어 노력과 자발등을 투입하여 생산활동상의  
정당한 권리는 2이다.

2) §99D 생산권 여부 - (제2)

甲 상품출원 전부터 부정경쟁의 목적으로 계속 사용하여  
특정인의 출처표시로 인식이상의 주지도를 획득하였으므로, 생산권이  
인정된다.

4. 권리행사의 행태 가능 여부 - (제2)

(1) 권리행사의 의미

상품권의 목적과 기능을 인정하는 상품권의 행태를 권리 행위로  
해당할 수 없다.

(2) 배타성이 없는 상품권의 행사 - (제1)

출원 목적과 행위. 상품권 행사의 구체적 기재와 사실을 보았을 때,

상표권의 목적, 기능을 이탈한 상표권의 행사는 비록 타행자로부터  
권리행사의 모호성을 감지할지라도 자기 행정에 미치는 것으로  
권리남용으로 허용될 수 없다.

### (3) 무효로 재검이 명백한 상표 - (제1)

상표권을 무효업계가 행사되기 전까지는 상표권을 무효라고  
할 수는 없지만, 무효사유가 명백한 상표권에 대한 손해배상  
청구, 침해금지청구 등은 권리남용으로 허용될 수 없다. 법원을  
권리남용의 행위가 있는 경우, 이러한 행위의 정지로서 무효사유가  
있는지 살펴보기 위해 심리 판단할 수 있다.

### (4) 사안의 경위

#### 1) 무효사유가 있는지. - (적극)

① §34① 9 가지 지명 상표와 유사범위 출원, ② §34①2 호관  
수업과 기만영리상표, ③ §34①3 부정확문자의 상표, ④ §34① 20  
신의관계 위반의 무효사유를 가한다.

#### 2) 비례성을 가하지 않는 상표권의 행사인지 - (적극).

특수 진한 커다래 제작 강서 사명을 갖고 애플사도 허가를  
받지 않고 유사상표 인물의 주체자인 2의 권리를 빼앗아  
출원하고, 2에게 침해증거를 청구하는 것은 상표법의  
목적, 기능을 이탈한 권리남용이다.

#### 3) 소결 - 권리남용

무효사유가 명백하여 권리남용의 행위를 할 수 있고, 목적, 기능을  
이탈한 행사이므로 권리남용에 해당한다.





## 5. 결론 - 침해금지청구 기각.

甲의 상표권 행사는 권리남용이고, 이는 **14** 심사청구로 가지므로  
항변사유가 인정된다.

## II. 결론(2)

**4**

### 1. 무리상판 청구

#### (1) 이익·ضرر - §117

무리상판을 가진 상표를 **14** 상경적으로 침해시킬 수 있는  
제도이다.

#### (2) 무리상판 여부

##### 1) §34①9, 12항단.

유사범위내 권리상판이므로, 무리상판을 가진다.

##### 2) §34①12.

국내 권리상판과 유사범위내에서 복제된 물건 출하권이 인정된다.

##### 3) §34①20.

상판관계에서 **14** 유사상판을 각양판서 유사범위내 출하하였다.

#### (3) 사안의 경우 -

무리상판이 있으므로 무리상판에 의해 침해시킬 수 있다.

### 2. 상표권 양도, 권리 귀속

무리상판을 이 주제를 안고, 상표권 양도, 권리를 귀속한다.

**19**



[문제2]

4.5

1. 손해배상채권 - §58.

(1) 출원후 등록전 사용에대해 손해배상을 청구하여 금지상판과의 조화, 지기 배권을 할수 있는 제다이다.

(2) 요건.

출원후 등록전, 정당화대응없는 제자의 무단사용, 경고가 있어야 하며 의무상속권이 발생하여야 한다.

(3) 행사 조건.

행사를 위해 사전등록이 되어야한다.

(4) 구제의 특성

상판권 행사와 독립적이며, 채권적, 해제조건부 구제이다.

2. 사안의 경우

(1) 요건 만족여부

① 출원 (23.3.2) 부터 등록 (25.7.1) 사이에 2은 (23.4.15)

부터 유사한 상판Y를 사용해왔다. ② 출원후 2은 상판Z 계속 사용해왔기 때문에 의무상속권 발생가능성이 있다.

③ 경고없는 사용은 불가 능하다. ④ 사전등록이 되었다.

(2) 예상 결과 - 행사 불가

상판X사용에 대해 2이 경고받았다는 사실이 없으므로, 손해배상 채권권을 행사할 수 없을 것으로 보인다.



8.5

## II. 본문(2). 제1

### 1. 직접침해 - 사범태양

#### (1) 의의 - §108①1.

상표·상표 유사행위내 사용은 침해가 될 수 있다.

#### (2) 사안의 경우 - 제1 사용태양.

상표 Y를 상표 Z와 유사하고, 상표 b와 c는 서로 유사하며, Z를 Y를 b에 표시하여 판매중이므로 직접침해 인정할 수 있다.

## 2. 간접침해 - 제2 사용태양

#### (1) 간접침해 의의

직접침해 개연성이 높은 행위를 침해로 볼 수 있는 행위로 간주한다.

#### (2) §108④

침해상품이 부착된 상품을 양도·인도하기 위하여 소지하는 행위는 간접침해가 된다.

#### (3) 사안의 경우.

상표 Y가 표시된 상품을 양도하기 위하여 소지하는 행위는 §108④에 의해 간접침해가 인정될 여지가 있다.

## 3. Z와 유사사유 - 신사용권.

#### (1) §99② 위·촉지

영세상인 보호를 위해 자기의 인격과 동일한 상표를 사용한 경우



신사용권을 인정해주나.

(2) 예

부정행위의 목적없이, 자기의 생명 신체 등 인격권을 침해하는 동일한 표시를 상품거래행위에 따라 출원권부터 유사범위나 사용했어야 한다.

(3) 사안의 경우.

근 (2024. 5. 30) 판위 출원권부터 생명 Y와 유사적으로 동일한 상품을 사용하였으며, 부정행위의 목적은 없으므로 §99⑤의 신사용권이 인정될 수 있다.

(4) §99⑩ 위. 제거.

부정한 행위의 목적없이 상품출원시 특정인의 출원표시로 인식되기 위하여 출원권부터 제거 사용한다 경우 신사용권이 인정된다.

(5) 사안의 경우

(2024. 5. 15) 판 출원표시로 인식되었으므로, §99⑩ 신사용권을 가질 수 있다.

4. 결론.

제1사용태양은 직접침해, 제2사용태양은 간접침해사건 여부가있지만, 근 §99⑩, ⑤의 신사용권이 인정될 수 있으므로 침해책임을 면할 수 있다.

13