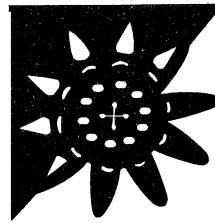
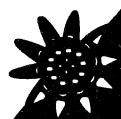


日本新實用新案（新型專利）法簡介



龐逸茂



如衆所知，日本的工業所有權制度，規定得十分詳細繁複，不消說是外國人難窺其堂奧，就連日本本國的專業人士，也常對其中的疑義頭痛不已，難免帶給人一種朦朧神祕，難以掌握的印象。基於舊有條文已有部份不符時代潮流及有所不合理，日本政府乃集合政府暨民間專業人士，迭經無數次研討，終於完成特許（發明）法，實用新案（新型）法、意匠（新式樣）法及商標法之修正，並在一九四四年年初開始實施。其中，又以實用新案法的修正程度最大，影響最為深遠，因此，在此不揣淺陋將修正之實用新案制度作一簡單之介紹，作為國人北進日本市場之參考。

如同我國，在日本舊有的實用新案制度下，實用新案創作是在完成申請手續後，即可實施。有鑑於技術層次之展現，以及佔有市場之原則，許多實用新案創作是在申請後必須立即實施。因此，業者當然希望能夠儘快獲得權利保護。還有一個促使業者希望能夠儘快獲得權利保護的原因是，在競爭激烈的市場中，製品生命週期十分的短促，如果不及時予以保護，不僅本身利益受到危害，還會使該生命週期更為縮短，使創作的本意蕩然無存。

根據日本舊有的實用新案法，必須先公開再進行審查，到獲准為止少則三、四年，多則六、七年，如果製品生命週期短時，實不能行保護創作之機

能。這次實用新案法的修正，主要即是針對此一現象，作大幅的變革。

具體言之，此次實用新案法修正主要的特色是

在於導入不包含實體審查的權利賦與制度，除了舊有的形式審查以外，只進行是否合乎基礎要件的審

查，而不實施實體審查。只要不是：

- (1) 與物品形狀、構造、組合無關之創作，
- (2) 違反公衆秩序、善良風俗、公衆衛生之創作，
- (3) 未滿足申請單一性的原則之創作，
- (4) 說明書或圖面有顯著的記載不完備之創作，
- (5) 申請專利範圍的記載樣式不完備之創作。

刻請求技術評價，

(2) 可對申請專利範圍之各項，分別請求技術評價，技術評價請求不得撤回，

(3) 由特許廳審查員，亦即由官方進行評價，並作成評價書發給請求人，

(4) 評價內容為有關新穎性、進步性（與公開刊物中之類似物比較）、擴大前案權、前後案之技術性評價，

(5) 評價請求之事實將會揭示在官方實用新案公告上。

獲得實用新案權之專利權者，在行使權利之前，對於侵害者，有提示評價書並行警告的必要。這點與法國提示調查報告的制度類似。如果行使權利時有先提示評價書，在充份注意不濫用本身權利的狀況下，即使最後判定侵害者並無侵害之事實，專利權者也無損害賠償的責任。這種評價書制度，可使專利權者明瞭自己的專利究竟是否有效，如果貿然行使權利，所釀成的結果必須自行負責。

當專利權者行使權利提出侵害訴訟時，若被告以提起無效審判（相當於我國之舉發）為由申請訴訟程序中止時，法院原則上應待無效審判有審決結果後，才能繼續訴訟程序。這點是與我國目前的制

施上的要點如下：

(1) 任何人士在某實用新案申請後，均可在任何時

度相仿，其目的在防止有瑕疵之專利權濫用。

有鑑於產品生命週期有縮短化的現象，以及爲了使技術發展更爲快速，實用新案的專利權期間，由十年縮短爲自申請日起算六年。在舊有之實用新案制度下，存續期間六年時之實用新案存在率爲六十一%，存續期間十年時之存在率爲三三·四%。

又，有關可自發修正的期間，根據新實用新案法，只有兩個月，稍嫌短促。在完成登記後，除了被提無效審判以外，只能作申請專利範圍的刪減。依據舊法，在申請後十五個月，以及開始審查後到審判（訴願）時，均可作修正。因此，在申請前，申請人必須謹慎的撰寫說明書。

還須一提的是，在主張國外優先權，例如在美國主張優先權時，只能在向日本申請後十二個月內主張，而依舊法，則只要在公開後十二個月內，換言之，只要在申請後卅個月（包括至公開爲止的十八個月及上述十二個月）內主張優先權即可，此點在實務上也有注意的必要。

以上係日本新實用新案制度的簡單介紹，在這種新制度下可能獲得的利點，歸納下有以下數點：

(1) 可免除請求審查、公開、異議、審判（相當於

我國之訴願）等之繁複程序。

(2) 可儘快確保獨占權。根據日本特許廳的估算，可在自申請日起算六個月內完成基礎要件及形式審查，若合乎規定即可接受登記並予公告。因此，申請人可以六個月的短期間即獲得獨占權的保護。

(3) 可透過技術評價書儘快確認創作之技術層次。除了上述可對侵害者提示之外，技術評價書還可使專利權者明瞭自己的專利究竟在何處。根據日本特許廳的說法，在三個月內即可完成評價書公表。評價結果有利，則可大膽的發售製品或向外國申請，如果結果不利，至少可確保先申請的地位。

(4) 年費大幅降低。依據舊法，一至六的專利期間應繳納日圓一七〇、四〇〇圓，而依新法，一至六年的專利期間只要繳納日圓七六、二〇〇圓，對於多產的創作人，年費的降低，應有助於刺激其更高的創作意志。

對於國人而言，上述日本新實用新案法的實施，就以新穎性商業製品進攻日本市場之前謀求保護而言，有其正面的意義，至少獲准登記的期間可縮短，在某些方面破除了日本政府向來對外國人所設的貿易壁壘。因此，在可能發生的實用大幅減少的狀況下，在此鼓勵讀者有好的與日本市場有關之構

想、創作時，應儘早向日本申請，以免被別人搶先登記，同時，更可為一己提供完善的保護。惟應注意的是，不可忽視技術評價書的重要性，最好能在申請後，立刻請求技術評價，以日本先行技術的完備，對於向他國申請，這份技術評價書的參考價值，誠不言可喻。

