

南非新商標法簡介

王宗佩

南非新商標法現已頒佈，並已於一九九五年五月一日開始生效。一般而言，這些規定將管理自一九九五年五月一日以來商標局所有的案件。

1. 過渡性條文

從過渡性條文的觀點來看，所有在已廢止商標法下開始的申請和程序將繼續依照商標法的過渡性條文來處理。因此，所有在一九九五年五月一日以後開始提出的申請、異議或撤銷程序都將依照新商標法來處理。不過，商標原登記事項的效力將根據

申請當時施行的法律來審查。

2. 商標申請

二——商標申請程序大部份沒有變動，尤其，新商標法中並沒有多類申請的規定，換言之，每一類仍需提一件商標申請。防護商標的申請不再有A部和B部註冊的分別，而且，現在可以申請團體標章和證明標章。商標的定義已經大幅放寬了，同時，商品的形狀和顏色特別被認定為商標的構成要素。而且，任何能以圖形來表示的符號都可以構

成商標。雖然商標法並沒有注意討論如何使用商標條文的措辭，不過卻把氣味商標涵蓋在內。

二——商品和服務分類是國際分類。在商品和服務明細的解釋上將參考第六版國際商品和服務分類以便依尼斯協定之規定處理商標註冊。雖然國際分類中並沒有特別提到零售服務，不過在商標法定義中提到零售服務包括零售或批發業商品的銷售或販賣業務的提供，可見零售服務得為商標法所涵蓋的服務。

3. 異議程序

三——異議程序中，最重要的改變是聲明異議或修正時，有關申請人據以主張的事實證據必須以宣誓書之方式作成，而且，異議程序與在最高法院的正常申請程序一致。在任何情況下，商標法都會遵循最高法院的規定，並且可以讓商標局以最高法院的案例為依據。

新的程序概述如下：

三——文件的提出

三——聲明異議（和證據的提出）

——在商標申請案公告三個月內。

三——異議聲明——異議聲明

提出後一個月內。

三——答辯證據——意圖異議聲明

提出後二個月內。

三——答辯宣誓書——答辯證據提

出後一個月內。

三——延期

三——異議延期期限得依書面請求而自動核准三個月。

三——當雙方訴訟當事人同意延期時，商標局審查員通常都會准許延期。

三——沒有前項同意時，商標局審查員得因申請人之正當事由而允許上述延期。

三——不按照規定提出的異議，包括新文件延遲呈送等，亦得因正當事由而不追究。

三——因此，對於可能的異議人沒有充份時間在三個月法定異議期限內收集證據的情況，應該考慮根據書面要求給予三個月的自動延期。此後，如果訴訟當事人正在商議可能的和解事宜，那麼，就可以給予進一步的延期。

三——希望異議程序的新規定能大幅減少目前商標申請公告和商標局審查員實體審查期間的過度延遲。而且在已廢止的商標法規定下，因為聲明異議並未包含準備與提出證據的可觀費用，所以，聲明異議通常用來當作一種緊急政策。希望在新的程序下，這種輕率的異議方式將不再扮演重要角

色。

三一四 上述規定在商標局的修正程序，準用之。

4. 證據發現

任何一方可以要求另一方提示宣誓書中提交的文件或錄音帶。而且，最高法院川斯瓦省有關證據發現的規定，準用於在商標局提出的異議程序。

5. 文件的認證

有一項受到國外申請人或異議人歡迎的條文是任何在南非以外地區簽署的宣誓書如果在簽名處公證人官印和簽名認證的話就可視為確實可信的文件。

6. 文件的調閱

所有呈送給商標局的文件，包括支持商標申請的書信，任何利害關係人都可以調閱。此一在廢止商標法中沒有類似條文的規定實施後的結果是任何申請人的書面報告，包括單方的報告，利害關係人，例如：申請商標撤銷的申請人均得調閱。

7. 移轉

商標移轉不再需要登記讓與人營業的商譽是否一併移轉。

8. 授權

新商標法的重大發展是被授權人得不登記，以

便讓商標所有權人取得被授權人使用商標的利益。不過，授權登記仍有明文規定。授權必要文件是宣誓書或規範商標使用和當事人關係的認證授權合約。授權登記的好處是此種登記將成為證明授權使用為商標法所允許的使用方式的表面證據。

9. 扣押和質押

新商標法的創新是明文規定得籍擔保契約來扣押或質押註冊商標。以擔保契約來質押註冊商標或註冊商標的扣押令必須交由商標局登記於商標登記簿上。扣押令也必須交給商標專用權人。關於此種質押登記的解除也有明文規定。

10. 證明標章和團體標章

一〇——證明標章的申請必須附上申請人不參與或買賣其申請註冊商標所指定的商品或服務以及規範該證明標章使用方式的規定。基於實際上取得證明標章的註冊應該更簡化的理由，已廢止商標法中有關證明標章的詳細必要條件已不再存在。

一〇一二 團體標章的申請必須附上規範該標章使用方式的規定。規則中必須指明被授權使用該標章的人，該協會會員資格的條件以及使用該標章的條件，包括誤用商標的罰則。