

강의자료 | 한국지적재산권변호사협회

# 부정경쟁방지 및 영업비밀보호에 관한 법률

2016. 5.

법무법인 화우  
변호사 김원일



법무법인(유) 화우  
YOON & YANG

# 목 차

---

1

부정경쟁방지 및 영업비밀보호에 관한 법률

2

상표

3

영업비밀

4

증거

5

보론

# 1 | 부정경쟁방지 및 영업비밀보호에 관한 법률

# 1. 부정경쟁방지 및 영업비밀보호에 관한 법률

## ○ 제1조

## ○ 규율대상

- 상표,상호 등/영업비밀

- 원산지 표시, 품질/수량 표시, 도메인네임, 디자인

- 퍼블리시티 권리 (Publicity Right) / false endorsement

- 부정한 경쟁행위(상표 등), 건전한 거래질서 (영업비밀) – free ride 금지, 경쟁법의 일부

## 2 | 상표

## 2. 상표

- 상표법과의 관계 – 일반법 적 성격
- 사용주의/등록주의
- 사용으로 형성된 소비자의 출처에 대한 신뢰 – “국내에 널리 인식된”
- 등록 - 사업의 계획성 v. 사재기(warehousing)의 폐단
- 3년 불사용 취소 (상표법 제73조 제1항 제3호)

## 2. 상표

- 출처/영업주체 표시
- 혼동가능성 ( likelihood of confusion )
- 객관적, 전체적, 이격적(離隔的) 관찰
- 외관, 호칭, 관념
- 식별력 손상 (dilution)
- General Electric Co. v. Alumpa Coal Co. (Genital Electric)

## 2. 상표

---

○ 금지명령(제4조) 

○ 손해배상(제5조)

○ 신용회복 조치(제6조)

# 3 | 영업비밀

### 3. 영업비밀

- 정의-제2조 제2호 
- 생산방법, 판매방법, 그 밖에 영업활동에 유용한 기술상 또는 경영상의 정보 (추문(醜聞))
- 공공연히 알려져 있지 아니하고
- 독립된 경제적 가치를 가지는 것으로서
- 합리적인 노력에 의하여 비밀로 유지된
- 결국, 독자로 개발하려면 시간과 노력이 소요되는(부정한 무임승차를 방지)
- 역분석 (reverse engineering )

### 3. 영업비밀

○ 존재요건으로서 비밀성 v. 구제에 필연적으로 요구되는 공개

○ 영업비밀의 특징

훔쳐갔습니다. 도와주세요.

그게 뭔데요?

그건 비밀인데요.  
공개하면 사라지는 재산입니다.

그럼 난 무엇을 어떻게  
심리할 수 있나요?

저도 같은 업종에 종사하면서  
이미 알고 있는 것이 많은데요.  
제가 뭘 훔쳐보았다는 겁니까?  
그걸 먼저 말씀해 주셔야...



### 3. 영업비밀

- 영업비밀 침해행위의 금지를 구하는 경우에는 법원의 심리와 상대방의 방어권 행사에 지장이 없도록 그 비밀성을 잃지 않는 한도에서 가능한 한 영업비밀을 구체적으로 특정하여야 하고, 어느 정도로 영업비밀을 특정하여야 하는지는 영업비밀로 주장된 개별 정보의 내용과 성질, 관련 분야에서 공지된 정보의 내용, 영업비밀 침해행위의 구체적 태양과 금지청구의 내용, 영업비밀 보유자와 상대방 사이의 관계 등 여러 사정을 고려하여 판단하여야 한다.
- 영업비밀의 무형적 속성, 전달/기록 매체와의 구별

### 3. 영업비밀

---

○ 절취, 기망, 협박, 그 밖의 부정한 수단으로

○ 취득

○ 사용

○ 공개

○ 제2조 제3호가. 목



### 3. 영업비밀

- 부정취득행위 알고 전득(轉得)-나.
- 전득 후 부정취득행위 알고도 사용-다.
- 정당취득 후 비밀유지 의무 위반-라.
- 비밀유지 의무 위반 알고도 전득-마.
- 전득 후 비밀유지 의무 위반 알고도 사용-바.

### 3. 영업비밀

---

- 취득, 사용은 별개의 침해 유형
- 취득 후 사용하지 않은 경우
- Negative use

### 3. 영업비밀-전직금지

- 전직금지
- 근로자의 경제활동의 자유, 경쟁의 자유는 기본권
- 기본권을 침해하는 전직금지 약정은 무효, 민법 제103조
- 비밀유지, 경업금지 약정으로 족함
- 전직금지 기간에 대한 보상이 원칙, 독일
- Inevitable Disclosure Doctrine
- Defense Trade Secerts Act of 2016
- 영업비밀의 보호기간과 전직금지약정의 유효기간은 별개
- 근로자 개인의 경험과 지식

### 3. 영업비밀

---

- 금지명령, 제10조
- 손해배상, 제11조
- 신용회복 조치, 제12조
- 선의자의 특례, 제13조 – 전득시에는 몰랐을 경우 알게 된 시점까지는 책임 면제

### 3. 영업비밀

- 시효, 제14조
- 준물권 v. 불법행위
- 금지청구권 – 행위 및 행위자를 안 날로부터 3년 또는 침해행위 개시일로부터 10년 중 이른 날, 영업비밀 침해 행위가 계속되는 경우에
- 손해배상 청구권 – 민법 제766조, 손해 및 가해자를 안 날로부터 3년 또는 행위일로부터 10년
- 금지청구권 만료 후 침해 지속시 손해배상청구권은?

### 3. 영업비밀

---

- 손해액의 추정, 제14조의2
- 침해품 판매량\* 단위당 이익
- 침해자의 영업상 이익
- 통상사용료
- 법원의 재량, 제5항

## 4 | 증거

## 4. 증거

---

- 자료제출 명령, 제14조의 3
- 행위, 손해액
- 비밀유지명령, 제14조의 4

## 4. 증거

---

- 형사벌, 제18조
- 영업비밀침해죄의 미수범, 예비, 음모, 제18조의 2, 3
- 비밀유지명령 위반죄, 제18조의 4

## 5 | 보론

## 5. 토론

---

- 관할집중 대상에서 제외
- 변호사시험 지적재산권 분야에서도 제외
- 실태와 괴리

Thank you



법무법인(유) 화우  
YOON & YANG