

出國報告(出國類別：研究)

## 奧地利專利局部分法律實體及專利審查實務研究

服務機關：經濟部智慧財產局

姓名職稱：吳俊逸 專利審查官

派赴國家：奧地利

出國期間：100年9月1日至100年9月19日

報告日期：100年11月19日

## 摘 要

在地球村之概念下，經濟貿易趨向全球化，而專利在經貿上扮演角色之份量也逐漸增加。根據世界智慧財產權組織的統計，在過去 6 年當中，國際專利申請案的申請量快速增長，在這 6 年時間內，國際專利申請案從 100 萬件迅速增加至 200 萬件；而相較之下，國際專利申請案的第一個百萬申請花了 26 年才實現，這反映出世界上人們對創新的投資在持續增長，在國際市場保護創新產品變得更加重要。因此，專利在走向國際化之潮流下，我國亦無法自異於國際趨勢之外，故各國專利案件之發展情勢可提供我國思考此一變化，研究相關問題之解決方法。此次有幸能透過經濟部台奧技術合作訓練計畫，實地參訪奧地利專利局、「serv.ip」公司、專利及法律事務所、大型企業及機構，吸取奧地利在部分法律實體及專利審查之實務經驗、做法與成效，希望能作為我國執行相關政策時之參考指標。

# 目 錄

|                             |    |
|-----------------------------|----|
| 第一章 目的及過程.....              | 1  |
| 第二章 奧地利之專利及訴訟制度 .....       | 10 |
| 第一節 奧地利簡介 .....             | 10 |
| 第二節 奧地利專利局之組織架構 .....       | 11 |
| 第三節 奧地利之發明專利申請程序 .....      | 16 |
| 第四節 奧地利之新型專利申請程序 .....      | 19 |
| 第五節 奧地利之司法體系.....           | 21 |
| 第六節 奧地利之專利訴訟制度 .....        | 26 |
| 第七節 奧地利專利局之專利統計資料 .....     | 29 |
| 第三章 奧地利之部分法律實體介紹 .....      | 34 |
| 第一節 奧地利之部分法律實體 .....        | 34 |
| 第二節 奧地利專利局之部分法律實體設置背景 ..... | 35 |
| 第三節 奧地利專利局之部分法律實體的服務介紹..... | 39 |
| 第四節 奧地利專利局之品質管理制度 .....     | 40 |
| 第四章 心得及建議.....              | 45 |
| 附件：奧地利發明專利法英譯.....          | 47 |

## 第一章 目的及過程

在地球村之概念下，經濟貿易趨向全球化，而專利在經貿上扮演角色之份量也逐漸增加。隨著時間的演進，科技複雜度、專利案件及先前技術之數量均不斷增加，相對地處理專利案件所需要的時間理應隨之成長。因此，要如何兼顧專利案件審查之品質及速度的確是一難題，而僅依賴有限的專利審查人員，如何負擔此日益龐大的工作負擔，相信不僅是我國，世界各主要專利申請國家或組織亦面臨此一難題。根據世界智慧財產權組織(World Intellectual Property Organization, WIPO)的統計，在過去 6 年(即 2005 年至 2011 年)當中，國際專利申請案(PCT Applications)的申請量快速增長，在這 6 年時間內，國際專利申請案從 100 萬件迅速增加至 200 萬件；而相較之下，國際專利申請案的第一個百萬申請花了 26 年(即 1978 年至 2004 年)才實現，這反映出世界上人們對創新的投資在持續增長，在國際市場保護創新產品變得更加重要<sup>1</sup>。因此，專利在走向國際化之潮流下，我國亦無法自異於國際趨勢之外，故各國專利案件之發展情勢可提供我國思考此一變化，研究相關問題之解決方法。

2011 年世界智慧財產權報告—變化中的創新面貌<sup>2</sup>是 WIPO 的一種新出版物，描述了智慧財產權所有權是怎樣在世界各地創新企業的戰略中佔據中心地位的。該報告的結論是，全世界專利需求從 1980 年代早期的 80 萬件申請增加到 2009 年的 180 萬件，不斷增加的創新投資以及經濟活動的全球化是這一趨勢的關鍵推動力。正因如此，智慧財產權政策已經成為創新政策的核心。WIPO 執行長(Director General)—法蘭西斯高銳(Francis Gurry)在報告的前言中說：「創新增長不再只是高收入國家的特權；窮國與富國之間的技術差距正在縮小。增量形式的創新以及地方性更強的創新為經濟與社會發展作出了貢獻，發揮著與世界水準技術創新相同的作用」。

---

<sup>1</sup> 參照網址為 [http://www.wipo.int/pressroom/en/articles/2011/article\\_0013.html](http://www.wipo.int/pressroom/en/articles/2011/article_0013.html)

<sup>2</sup> 參照網址為 [http://www.wipo.int/pressroom/en/articles/2011/article\\_0027.html](http://www.wipo.int/pressroom/en/articles/2011/article_0027.html)

前述報告指出了智慧財產權需求增長所產生的一些影響：

(1)以智慧財產權為基礎的知識市場處在上升狀態中。證據顯示，企業比原來更經常地進行智慧財產權交易和許可。從國際上看，版稅及許可費收入從 1970 年的 28 億美元增加到 1990 年的 270 億美元，2009 年進一步增加到約 1,800 億美元，即其速度高於國內生產總值(Gross Domestic Product, GDP)之增長。新型市場中間人，如智慧財產權資訊交換所和仲介機構等已經出現。證據顯示，知識市場讓企業能夠實現專業化，使他們得以同時提高創新力及效率。此外，知識市場還讓企業能夠控制對哪些知識進行保護，把哪些知識拿出來分享，以發揮最大的學習作用，這是現代開放式創新戰略的一個關鍵因素。

(2)複雜技術的專利增長特別迅速。複雜技術是指由許多可分別獲得專利的發明組成的技術，專利所有權往往屬於多方。這部分反映了技術的變化，例如，複雜技術包括了過去幾十年中快速發展的多數資訊與通訊技術。與此同時，一些複雜技術產業，主要是電信、軟體、音像技術、光學以及最近的智慧型電話及平板電腦，使一些企業累積了具有戰略意義的大型專利組合。由於這個原因，人們擔心層層重疊、越來越複雜的專利權網拖慢了累積性的創新過程。專利池(Patent Pool)等合作方式，在一定程度上可以減輕這種擔心，但是愛確保擁擠的專利前景不對創新和創業造成妨礙，需要決策者的認真考慮。

(3)發揮良好功能的專利機構已成為成功創新制度的基石。它們發揮著確保專利授權品質及提供平衡爭議解決的基本任務，但前所未有的專利申請量讓這些機構承擔著很大壓力，許多專利局的待審申請案件積壓越來越多。2010 年，全世界未處理申請量為 517 萬件，各專利局作出的選擇，可能對創新積極性產生深遠影響。

(4)許多國家執行促進公共創新研究的政策。這種政策的一個組成部分就是鼓勵大學和公共研究組織(Public Research Organization, PRO)申請專利，

對發明進行後續商業化開發。因此，這些組織的專利申請量有顯著上升，國際專利申請案中大學與公共研究機構之申請量，從 1980 年代的約零件增加到 2010 年的超過 15,000 件。高收入經濟體在這一增長中占了大部分，主要是法國、日本、英國及美國，但是許多中等收入國家也出現顯著增長，就大學而言，中國大陸從 1980 年到 2010 年有 2,348 件 PCT 申請案，佔據首位，接下來是巴西、印度及南非。就公共研究機構而言，僅中國大陸及印度即占了中等收入國家總申請量的 78%。主旨在促進基於專利之大學技術轉讓的政策改革，對研究機構、企業、科學體系及經濟有多方面的影響。

前開報告的其他結論有：

- (1) 儘管高收入國家仍然佔據全球研發支出的主要部分，但創新地理已經發生轉移。以實值計算，全球研發支出從 1993 年到 2009 年幾乎成長一倍，多數研發支出仍然發生在高收入國家，約占全世界的 70%。這些國家在研發上占其 GDP 約 2.5%，超過中等收入國家一倍以上。中低收入經濟體 1993 年到 2009 年在全球研發支出中所占的比例增加了 13%。中國大陸在其中占了大部分，超過 10%，使中國大陸成為 2009 年世界第二大研發支出國。
- (2) 僅部分高收入國家有關於更大意義之無形資產投資的資料。這些資料顯示，這種投資增長迅速；在一些國家，企業的無形資產投資超過了有形資產投資。在歐洲，無形資產投資在瑞典及英國占 GDP 之比例高達 9.1%。
- (3) 有明顯證據顯示，創新的國際化越來越強，創作者來自不同國家、經過同業評議的科學與工程文章所占比例大幅上升，發明人來自一個以上國家的專利所占比例也在上升。此外，跨國企業越來越多地把企業研發設施設在多個國家，一些中等收入經濟體的增長尤為快速，中等收入國家在全球經濟體中所占比例的上升，接下來又使創新轉向面對這些國家的

需求。

(4)一些證據顯示，創新的合作性與開放性越來越強，但評估新方式的真正規模及重要性仍很困難。其一是很難在開放式創新戰略以及長期合作作法之間作出明顯區別，長期合作作法如為聯合研發、聯合行銷或戰略夥伴關係。其二是開放式創新戰略的某些要素，如企業內部的新政策或非正規知識交換，不易追蹤。

(5)儘管有這種不確定性，但創新過程中的合作仍然能使企業及社會受益。在研發上建立聯盟，可以聯合創造智慧財產權，尤其是契約夥伴關係及基於權益的聯營企業。關於這種聯盟的資料有限，而且有時很難闡釋，但他們仍然顯示，資訊與通訊、生物技術以及化學產業，更常結成這種聯盟關係。這種合作強化了創新過程的效率和效果，通常有益於社會。

目前世界各大專利局面臨之最大問題，為待審專利案數量持續飆高，平均等待審查期間快速增加。我國亦面臨此一現象，由於申請案件逐年成長，而審查人力未能相對增加，造成每年申請案量高於審結量，嚴重延遲審查。因此，各國為因應對策，日本於 1985 年成立工業財產權協作中心(Industrial Property Cooperation Center, IPCC)<sup>3</sup>，而韓國於 1995 年成立韓國專利資訊協會(Korean Institute of Patent Information, KIPPI)<sup>4</sup>，主要目的均在於協助專利局檢索專利之先前技術，希望減輕專利局之工作負擔。

奧地利專利局(Austrian Patent Office, APO)<sup>5</sup>於 1994 年成立一經營性實體<sup>6</sup>，為一具有部分權利能力之法人(Partial Legal Entity)<sup>7</sup>，公司名稱為「serv.ip」，屬於專利局下之經營型企業。設立「serv.ip」之主要目的係作為一服務及資訊中心<sup>8</sup>，其直接由專利局局長領導，負責向社會大眾提供有償的專利資訊及檢索服

<sup>3</sup> 參照網址為 <http://www.ipcc.or.jp/summary/summary.html>

<sup>4</sup> 參照網址為 <http://eng.kipi.or.kr/kipi/overview3.jsp>

<sup>5</sup> 德文為 Österreichische Patentamt (ÖPA)。

<sup>6</sup> 參照網址為 <http://www.servip.at/>

<sup>7</sup> 德文為 Teilrechtsfähigkeit (TRF)。

<sup>8</sup> 參照 Teilrechtsfähigkeitsverordnung 2010 – TRFV 2010，網址為 [http://www.patentamt.at/Media/TRF\\_Verordnung.pdf](http://www.patentamt.at/Media/TRF_Verordnung.pdf)

務，其自負盈虧，具有一定的經營自主權。

奧地利專利局成立於 1899 年，有超過百年的歷史，為奧地利工業財產權的中央管理機構，於 2000 年 3 月起<sup>9</sup>隸屬於奧地利聯邦交通創新及科技部(Federal Ministry for Transport, Innovation and Technology, BMVIT)<sup>10</sup>，目前為歐洲專利條約(European Patent Convention, EPC)的會員國<sup>11</sup>，且為專利合作條約(Patent Cooperation Treaty, PCT)中 14 個國際檢索機構(International Search Authority, ISA)及國際初步審查機構(International Preliminary Examination Authority, IPEA)之一<sup>12</sup>。此外，奧地利專利局與美國、日本、匈牙利及芬蘭專利局，已分別實施專利審查高速公路(Patent Prosecution Highway, PPH)計畫<sup>13</sup>，具有相當之國際專利審查實務及經驗。

此次有幸能透過經濟部 100 年度台奧技術合作訓練計畫，並由衷感謝駐奧地利代表處經濟組於行程安排上之協助，始能完成奧地利之實地訪問行程，參訪奧地利專利局、「serv.ip」公司、專利及法律事務所、大型企業及機構，吸取奧地利在部分法律實體及專利審查之實務經驗、作法與成效，希望能作為我國執行相關政策時之參考指標。

此次計劃之出國實際行程如下表，具體研習內容包含：

### 一、參訪奧地利專利局

藉由參訪該局，瞭解其專利審查實務及 PCT 申請案審查實務，實際參訪內容包括：

(1)奧地利專利局概況。

(2)專利要件審查實務。

---

<sup>9</sup> 參照 Nachtrag zum Tätigkeitsbericht des Rechnungshofes Verwaltungsjahr 1999 (Addendum to the Activity Report of the Auditors administrative year 1999)，網址為 [http://www.rechnungshof.gv.at/fileadmin/downloads/2001/berichte/berichte\\_bund/Bund\\_2001\\_2.pdf](http://www.rechnungshof.gv.at/fileadmin/downloads/2001/berichte/berichte_bund/Bund_2001_2.pdf)

<sup>10</sup> 德文為 Bundesministerium für Verkehr, Innovation und Technologie。

<sup>11</sup> 參照網址為 <http://www.epo.org/about-us/organisation/member-states.html>

<sup>12</sup> 參照網址為 [http://www.wipo.int/pct/en/access/isa\\_ipea\\_agreements.html](http://www.wipo.int/pct/en/access/isa_ipea_agreements.html)

<sup>13</sup> 參照網址為 <http://www.patentamt.at/Erfindungsschutz/Schutzrechte/PPH/>



(3)PPH 及 PCT 之審查實務。

(4)複雜專利申請案之檢索策略。

## 二、參訪奧地利專利局「serv.ip」公司

藉由參訪該局，瞭解部分法律實體之設置內涵，實際參訪內容包括：

(1)「serv.ip」公司概况。

(2)部分法律實體之設置緣由。

(3)部分法律實體之運作模式。

(4)部分法律實體之服務內容。

## 三、參訪奧地利專利及法律事務所

希望由客戶端的需求，瞭解該國申請人對於專利局所提供之審查品質及期待，並透過其專利申請、訴願及訴訟的實務運作模式，瞭解該國的申請書表、電子申請系統、官方意見及答辯理由等的詳細內容，實際參訪內容包括：

(1)部分法律實體之法律背景。

(2)奧地利專利局之服務回饋分析。

(3)專利申請、訴願及訴訟實務。

## 四、參訪奧地利大型企業

希望由客戶端的需求，瞭解該國申請人對於專利局所提供之審查品質，及部分法律實體之服務回饋分析，實際參訪內容包括：

(1)企業申請專利實務。

(2)企業實際生產製程及專利產品介紹。

(3)企業集團概況及智慧財產及創新部門簡介。

## 五、參訪歐洲專利局維也納分局

藉由參訪該局，瞭解同於歐洲專利條約會員國之不同專利局，對於專利資訊服務內容之提供比較，實際參訪內容包括：

(1)歐洲專利局維也納分局概況。

(2)專利資訊服務內容。

## 經濟部 100 年度台奧技術合作訓練計畫出國人員實際行程表(返國後)

出國人員 中文姓名：吳俊逸

英文姓名：Mr. WU, CHUN-YI

服務機關

中文名稱：經濟部智慧財產局

英文名稱：Intellectual Property Office, MOEA

研習項目

中文名稱：奧地利專利局部分法律實體及專利審查實務研究

英文名稱：Study on partial legal entity and patent examination practices in Austrian Patent Office

實際出國期間：100 年 9 月 1 日至 100 年 9 月 19 日

實際行程表如下(中英文並列)：

| 訓練進修日期及時間<br>(Visiting Time) | 訓練進修地點<br>(Location)    | 實際訓練進修機構及訪談對象<br>(Institutions & Persons to be visited)  | 訓練進修目的及討論主題<br>(Topics for discussion)   |
|------------------------------|-------------------------|--|--|
| 9/1-9/2,<br>2011             | Taipei-Vienna<br>台北-維也納 | 往程   |  |
| 9/5-9/9,<br>2011             | Vienna<br>維也納           | <p>“serv.ip” in Austrian Patent Office<br/>奧地利專利局「serv.ip」公司</p> <p>地址：<br/>Dresdner Strasse 87, 1200 Vienna</p> <p>接待人員：<br/>Ms. Ursula Höfermayer<br/>(Head of Trade Mark Services)</p> <p>Dr. Irina Woldman<br/>(Head of Patent Services)</p>   | <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Overview of “serv.ip”<br/>「serv.ip」公司概況</li> <li>2. Organization history of partial legal entity<br/>部分法律實體之設置緣由</li> <li>3. Operation model of partial legal entity<br/>部分法律實體之運作模式</li> <li>4. Service provided by partial legal entity<br/>部分法律實體之服務內容</li> </ol>                     |
| 9/5-9/9,<br>2011             | Vienna<br>維也納           | <p>Austrian Patent Office<br/>奧地利專利局<br/>(Österreichisches Patentamt)</p> <p>地址：<br/>Dresdner Strasse 87, 1200 Vienna</p> <p>接待人員：<br/>Mr. Christian Kögl<br/>(Project Leader of discover.IP)</p> <p>Mr. Dipl.-Ing. Burkhard Schlechter<br/>(Head of Classification Systems and Databases)</p> | <ol style="list-style-type: none"> <li>1. Overview of Austrian Patent Office<br/>奧地利專利局概況</li> <li>2. Patent examination practices of substantial requirements<br/>專利要件審查實務</li> <li>3. Practices of examination on PPH and PCT<br/>PPH 及 PCT 之審查實務</li> <li>4. Searching strategies of complicated patent applications</li> </ol> |

|                    |               |   |  |
|--------------------|---------------|---|--|
|                    |               | Mr. Dipl.-Ing. Gerhard Losenicky<br>(Deputy Head of Patent Support)   | 複雜專利申請案之檢索策略   |
| 9/12,<br>2011      | Linz<br>林茲    | Borealis Polyolefine GmbH<br>Borealis 聚烯烴公司<br><br>地址：<br>St. Peter Strasse 25, 4021 Linz<br><br>接待人員：<br>Mr. Friedrich Berger<br>(IPR Expert)<br><br>Ms. Ingrid Andrea Lindinger<br>(European Patent Attorney)   | 1. Practices of patent application by enterprise<br>企業申請專利實務<br>2. Introduction of manufacturing processes of polyolefin<br>聚烯烴生產製程介紹<br>3. Overview of Borealis AG group and Innovation Headquarters<br>Borealis AG 集團及創新總部概況簡介 |
| 9/13-9/16,<br>2011 | Vienna<br>維也納 | European Patent Office in Vienna<br>歐洲專利局維也納分局<br><br>地址：<br>Rennweg 12, 1030 Vienna<br><br>接待人員：<br>Mr. Heiko Wongel<br>(Director, Directorate 5.1.2)<br><br>Mr. Daniel Shalloe<br>(Head of Section, Directorate 5.1.2)<br><br>Dr. Christine Kämmer<br>(Asian Patent Information, Directorate 5.1.3) | 1. Overview of EPO in Vienna<br>歐洲專利局維也納分局概況<br>2. Patent information provided by EPO<br>專利資訊服務內容  |
| 9/13-9/16,<br>2011 | Vienna<br>維也納 | Salomonowitz & Horak<br>Attorneys-at-law<br>Salomonowitz & Horak 律師事務所<br><br>地址：<br>Tuchlauben 18, 1010 Vienna<br><br>接待人員：<br>Dr. Sascha Daniel Salomonowitz<br>(Attorney at Law)   | 1. Legal background of partial legal entity<br>部分法律實體之法律背景<br>2. Feedback analysis of Austrian Patent Office<br>奧地利專利局之服務回饋分析<br>3. Practices of patent application, appeal and litigation<br>專利申請、訴願及訴訟實務                       |

|                    |                         |  |                                |
|--------------------|-------------------------|--|--------------------------------|
| 9/13-9/16,<br>2011 | Vienna<br>維也納           | Economic Division, Taipei Economic<br>and Cultural Office, Austria<br>駐奧地利代表處經濟組<br>(Taipei Wirtschafts- und Kulturbüro)<br><br>地址：<br>Wagramer Strasse 19/11.OG, 1220<br>Vienna<br><br>接待人員：<br>龔組長榮男<br><br>陳秘書韻如<br><br>林柏廷先生 | 1. 報告本次參訪行程及成果<br>2. 行程安排之意見交流 |
| 9/18-9/19<br>2011  | Vienna-Taipei<br>維也納-台北 | 返程   |                                |

## 第二章 奧地利之專利及訴訟制度

### 第一節 奧地利簡介

由於相關介紹奧地利之中文資料較為不足，我國對於奧地利之認識及接觸機會亦較少，為加深背景知識的瞭解，首先對於奧地利之地理、政治、人文及經濟作一簡單介紹。奧地利共和國(Republic of Austria)<sup>14</sup>，通稱奧地利，是一個位於歐洲中部的內陸國家。其與多國接壤，東面是匈牙利(Hungary)及斯洛伐克(Slovakia)，南面是義大利(Italy)及斯洛維尼亞(Slovenia)，西面是列支敦斯登(Liechtenstein)及瑞士(Switzerland)，北面是德國(German)及捷克(Czech Republic)。奧地利之首都兼最大城市是維也納(Vienna)<sup>15</sup>，國際代碼為 AT，官方語言是德語<sup>16</sup>。

奧地利是一個以民主及三權分立原則為基礎的議會制共和國，聯邦總統是國家元首，任期 6 年，聯邦總理為聯邦政府的首長，議會為立法機關，由國民議會與聯邦議會二院所組成<sup>17</sup>。其領土約為 8 萬 3 千平方公尺<sup>18</sup>(約為台灣領土的 2.3 倍)，人口約為 840 萬(約為台灣人口的三分之一)，其中大約 170 萬人居住在維也納<sup>19</sup>。其組成<sup>20</sup>包含 9 個聯邦州(State)<sup>21</sup>，聯邦州以下再設置區(District)<sup>22</sup>及 15 個法定城市(Statutory City)<sup>23</sup>，而區以下再設置自治市(Municipality)<sup>24</sup>。

---

<sup>14</sup> 德文為 Republik Österreich。

<sup>15</sup> 德文為 Wien。

<sup>16</sup> 參照網址為 <http://en.wikipedia.org/wiki/Austria>

<sup>17</sup> 參照網址為

[http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about\\_austria/zahlen\\_fakten/OE\\_auf\\_einen\\_Blick/politisches-system.zhj.jsp](http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about_austria/zahlen_fakten/OE_auf_einen_Blick/politisches-system.zhj.jsp)

<sup>18</sup> 參照網址為

[http://www.statistik.at/web\\_de/dynamic/statistiken/bevoelkerung/bevoelkerungsstand\\_und\\_veraenderung/056447](http://www.statistik.at/web_de/dynamic/statistiken/bevoelkerung/bevoelkerungsstand_und_veraenderung/056447)

<sup>19</sup> 參照網址為 <https://www.cia.gov/library/publications/the-world-factbook/geos/au.html>

<sup>20</sup> 參照網址為 <http://en.wikipedia.org/wiki/Austria>

<sup>21</sup> 德文為 Bundesländ。

<sup>22</sup> 德文為 Bezirk。

<sup>23</sup> 德文為 Statutarstädt。

依據人均 GDP 計算，奧地利大概是世界上前 15 個最富有的國家之一<sup>25</sup>，具有發達的社會市場經濟，及高水準的生活品質。在過去 15 年間，對奧地利經濟產生最深遠影響的事件，莫過於奧地利加入歐盟，使其經濟與其他歐盟國家聯繫更為緊密，特別是與德國。奧地利從 1995 年 1 月 1 日起加入歐盟(European Union)，使奧地利直接進入統一的歐盟市場，且於 2002 年 1 月 1 日起正式加入歐元區使用歐元為官方貨幣<sup>26</sup>。

奧地利經濟以中小企業(Small and Medium Enterprise, SME)為主，最重要的產業為工業及觀光旅遊業，最重要的工業包含：食品與飲料業、機械與鋼鐵工程、化工與汽車工業、電機與電子工業、木材、紙漿與造紙工業，且奧地利主要的出口商品均來自於這些工業<sup>27</sup>。奧地利為國內市場較小的工業國家，對外貿易尤為重要，其主要的出口商品包含：機械工程與維修技術、車輛與汽車零件、醫療產品、鐵、鋼製品與金屬製品、紙與硬紙板<sup>28</sup>。觀光旅遊業在奧地利經濟中佔據著舉足輕重的地位，於 2009 年統計，奧地利接待國外遊客約 2140 萬人(約占國內外遊客總數的四分之三)，留宿遊客約 8990 萬人(約占國內外留宿遊客總數的四分之三)<sup>29</sup>。

## 第二節 奧地利專利局之組織架構

奧地利專利局成立於 1899 年，有超過百年的歷史，目前為歐洲專利條約的會員國，且為專利合作條約中 14 個國際檢索機構(ISA)及國際初步審查機構

---

<sup>24</sup> 德文為 Gemeinden。

<sup>25</sup> 參照網址為 [http://en.wikipedia.org/wiki/List\\_of\\_countries\\_by\\_GDP\\_\(nominal\)\\_per\\_capita](http://en.wikipedia.org/wiki/List_of_countries_by_GDP_(nominal)_per_capita)

<sup>26</sup> 參照網址為 <http://en.wikipedia.org/wiki/Austria>

<sup>27</sup> 參照網址為

[http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about\\_austria/zahlen\\_fakten/wirtschaft/wichtige-sektor\\_en.zho.jsp](http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about_austria/zahlen_fakten/wirtschaft/wichtige-sektor_en.zho.jsp)

<sup>28</sup> 參照網址為

[http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about\\_austria/zahlen\\_fakten/wirtschaft/aussenwirtschaft.zho.jsp](http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about_austria/zahlen_fakten/wirtschaft/aussenwirtschaft.zho.jsp)

<sup>29</sup> 參照網址為

[http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about\\_austria/zahlen\\_fakten/wirtschaft/wichtige-sektor\\_en.zho.jsp](http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about_austria/zahlen_fakten/wirtschaft/wichtige-sektor_en.zho.jsp)

(IPEA)之一。於 2010 年 8 月 1 日起，奧地利專利局更成為專利合作條約中 6 個補充國際檢索機構(Supplementary International Search Authority, SISA)之一<sup>30</sup>，可以提供 PCT 申請人補充國際檢索報告(Supplementary International Search Report)，具有相當之國際專利審查實務及經驗。

奧地利專利局為奧地利之智慧財產權的中央管理機構，主管業務為發明專利(Patent)、新型專利(Utility Model)、設計專利(Design)、商標(Trademark)、積體電路布局(Topographies of Semiconductor)及補充保護證書(Supplementary Protection Certificate, SPC)。至於著作權(Copyright)<sup>31</sup>、品種保護(Protection of Species)及植物保護(Protection of Plant)等智慧財產權相關業務，則不屬於奧地利專利局之主管項目<sup>32</sup>。

目前，奧地利專利局之員工為 264 位，其中 207 位服務於專利局本身，57 位服務於專利局下設的經營型企業「serv.ip」公司，其直接由局長領導。此外，局長下直接管轄 4 個部門，分別主管無效(Nullity)、上訴(Appeal)、公眾宣導(Public Awareness)及生物專利監控(Bio-patent Monitoring)。專利局本身設置一位技術副局長及一位法律副局長，分別領導技術組(Group Technique)及法律與支援組(Group Legal and Support)。奧地利專利局之組織架構圖，詳如圖 1 所示。

---

<sup>30</sup> 參照 Meeting of International Authorities under the Patent Cooperation Treaty (PCT) Working Group，網址為 [http://www.wipo.int/edocs/mdocs/pct/en/pct\\_mia\\_18/pct\\_mia\\_18\\_12.pdf](http://www.wipo.int/edocs/mdocs/pct/en/pct_mia_18/pct_mia_18_12.pdf)

<sup>31</sup> 著作權在奧地利是屬於聯邦司法部(Federal Ministry of Justice，德文為 Bundesministerium für Justiz)主管之業務。

<sup>32</sup> 本節關於奧地利專利局之主管業務、員工數目及組織架構，資料內容來自於其提供之內部文件。

# Organization

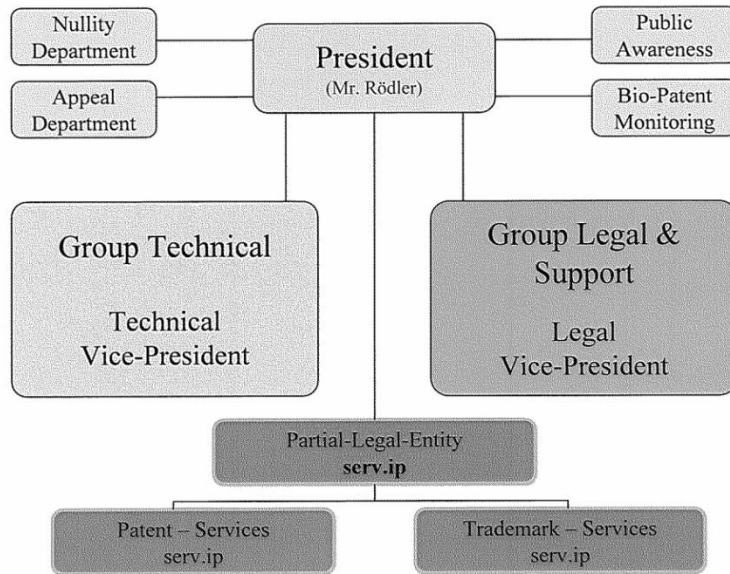


圖 1.奧地利專利局之組織架構圖<sup>33</sup>

奧地利專利局之基本組織架構係明定於奧地利專利法<sup>34</sup>第 58 條<sup>35</sup>：

(1)專利局係一聯邦機關，其總部設在維也納，係奧地利工業財產權之中央

<sup>33</sup> 參照奧地利專利局提供之內部文件。

<sup>34</sup> 本文關於奧地利專利法之中文翻譯，參照奧地利聯邦法律資訊系統(Rechtsinformationssystem des Bundes, RIS)提供之 2009 年版專利法條文之最新修正的德文內容，以及參考 SONN & PARTNER 專利事務所(Patentanwälte)提供之 2009 年版專利法條文英譯。RIS 網址為 <http://www.ris.bka.gv.at/default.aspx>；該 2009 年版專利法條文英譯可參考附件或於下列網址下載 <http://www.sonn.at/e/downloads/patg2009.pdf>。

<sup>35</sup> Patentgesetz 1970 § 58

- (1)Das Patentamt ist eine Bundesbehörde und hat seinen Sitz in Wien. Es ist die österreichische Zentralbehörde für den gewerblichen Rechtsschutz. Die Tätigkeiten des Patentamtes haben mit den sich aus seiner öffentlich-rechtlichen Stellung als Bundesbehörde ergebenden Verpflichtungen zur Objektivität und Gleichbehandlung in Einklang zu stehen.
- (2)Das Patentamt besteht aus einem Präsidenten, einem für den juristischen Bereich und einem für den fachtechnischen Bereich zuständigen Vizepräsidenten sowie den zur Erfüllung seiner Aufgaben erforderlichen rechtskundigen und fachtechnischen Mitgliedern und sonstigen Mitarbeitern.
- (3)Dem Präsidenten obliegt - unbeschadet der Bereichsverantwortung der Vizepräsidenten - die Leitung des Patentamtes; zudem ist er Leiter (Geschäftsführer) des teilrechtsfähigen Bereiches (§§ 58a und 58b).
- (4)Die rechtskundigen Mitglieder müssen das Universitätsstudium der Rechtswissenschaften vollendet haben. Die fachtechnischen Mitglieder müssen ein Universitätsstudium vollendet haben, das ein Gebiet der Technik oder der Naturwissenschaften zum Gegenstand hat. Für die Bestellung der Mitglieder gelten im Übrigen die einschlägigen dienstrechtlichen Vorschriften.
- (5)Die Vizepräsidenten sollen über die für Mitglieder des Patentamtes vorgesehene förmliche Befähigung (der technische Vizepräsident jene als fachtechnisches Mitglied, der rechtskundige Vizepräsident jene als rechtskundiges Mitglied) oder über gleichwertige Kenntnisse verfügen.



專責機關。作為一聯邦機關，專利局之活動有義務向公眾公開，且客觀性及平等對待的立場一致。

- (2) 專利局應包含一位局長、一位負責法律領域的副局長及一位負責技術領域的副局長，並具有法律及技術領域合格可勝任的成員及其他職員。
- (3) 專利局的管理屬於局長及屬於副局長負責的應有區隔；特別是局長係具有部分法律能力範圍的首長(第 58a 條及第 58b 條)。
- (4) 法律領域合格的成員應完成大學法律相關科系的學位；技術領域合格的成員應完成大學自然科學或科技相關科系的學位，其成員的任命適用於就業法的相關規定。
- (5) 副局長們應如同規定專利局的成員們具有正式合格資格，技術領域的副局長來自技術領域合格的成員；法律領域的副局長來自法律領域合格的成員，或其他相當的知識領域。

技術組下設置 4 個審查技術領域之 8 個技術部門，以及 1 個技術支援部門與 1 個 PCT 部門；而 4 個技術領域分別為物理/結構、機械、電力及化學/生物，其組織架構圖，詳如圖 2 所示。

法律與支援組下設置 6 個部門，其中 3 個為法律相關，分別主管設計專利、國內商標及國際商標，另外 3 個為支援相關，分別主管服務、國際事務及圖書館文件，其組織架構圖，詳如圖 3 所示。

## Technical Group

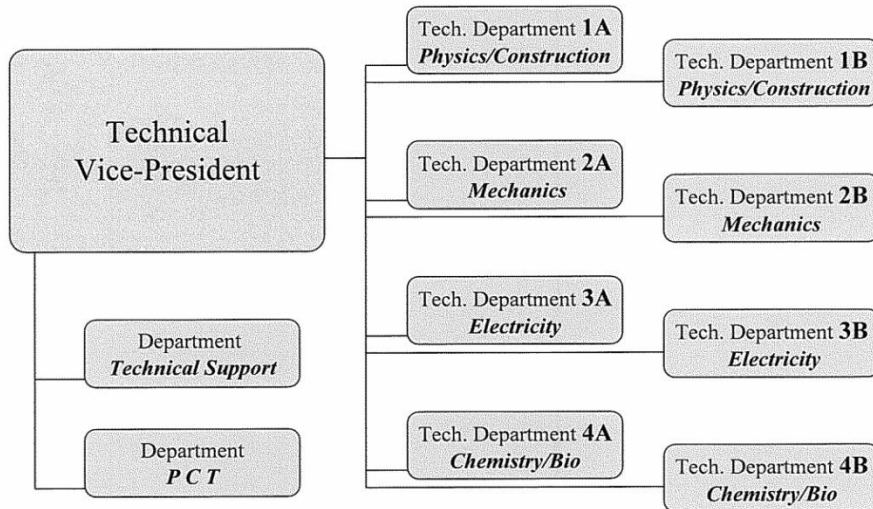


圖 2.技術組之組織架構圖<sup>36</sup>

## L&S Group

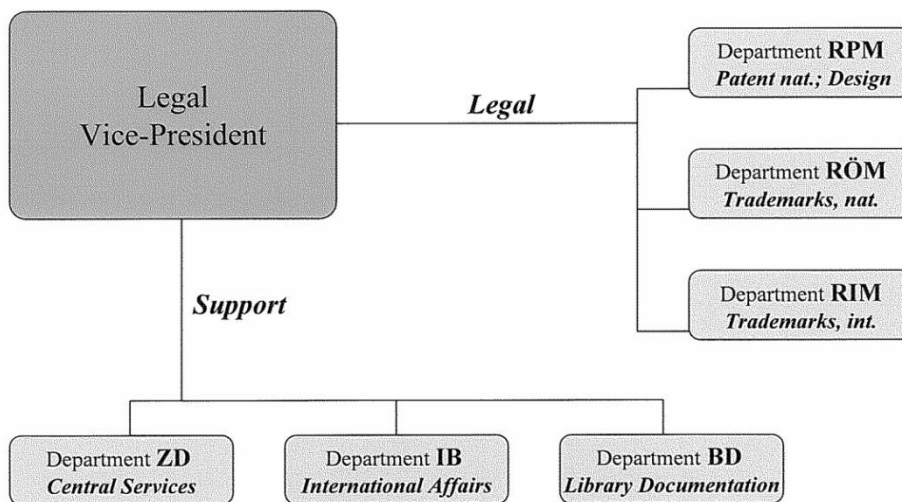


圖 3.法律與支援組之組織架構圖<sup>37</sup>

<sup>36</sup> 參照奧地利專利局提供之內部文件。

<sup>37</sup> 參照奧地利專利局提供之內部文件。

### 第三節 奧地利之發明專利申請程序

奧地利之專利相關的國際法架構，主要係基於巴黎公約(Paris convention)、專利合作條約(PCT)及歐洲專利條約(EPC)，施行日期分別為 1909 年 1 月 1 日、1979 年 4 月 23 日及 1979 年 5 月 1 日<sup>38</sup>。其專利相關之國內法架構，主要為發明專利法<sup>39</sup>、新型專利法<sup>40</sup>、設計專利法<sup>41</sup>及補充保護證書法<sup>42</sup>，其最新修正日期分別為 2009 年、2007 年、2005 年及 2007 年<sup>43</sup>。以下分二節對於發明專利及新型專利之申請程序作介紹<sup>44</sup>。

發明專利申請時須提供委任書(需要時)、申請書及德文之發明說明(Description)、摘要(Abstract)與申請專利範圍(Claim)，並視需要提供圖式(以下這些技術及權利文件簡稱為說明書(Specification))，申請時若係提供英文或法文之說明書，則須於收到專利局通知後 2 個月內(通常為申請後 3 個月)，提供翻譯完成之德文說明書。申請時須一併繳交基本 230 歐元之檢索及審查費<sup>45</sup>，意即發明專利申請案係強制性進行檢索及實質審查，並不屬於請求審查制度。專利局經過檢索及實質審查，依現況大約 6 至 9 個月後，申請人會收到首次官方通知(Office Action)，提供檢索報告(Search Report)及審查意見(Written Opinions)。

申請人收到官方通知後，有 2 個月的時間可作出申復或修正說明書，並視需要可展延申復期限。此外，於專利局之程序中規定的期限，除法定不變期限

---

<sup>38</sup> 參照網址為 <http://www.wipo.int/wipolex/en/profile.jsp?code=AT>

<sup>39</sup> 德文為 Patentgesetz 1970。

<sup>40</sup> 德文為 Gebrauchsmustergesetz 1994。

<sup>41</sup> 德文為 Musterschutzgesetz 1990。

<sup>42</sup> 德文為 Schutzzeitifikatsgesetz 1996。

<sup>43</sup> 參照網址為 <http://www.wipo.int/wipolex/en/profile.jsp?code=AT>

<sup>44</sup> 本節關於奧地利專利局之發明及新型專利的申請程序，資料內容來自於其提供之內部文件，以及整理至 SONN & PARTNER 專利事務所網站及奧地利專利局網站之相關資訊，網址分別為 <http://www.sonn.at/patentanwalt.php?m=info&l=e> 及 [http://www.patentamt.at/Alles\\_ueber/Patent/](http://www.patentamt.at/Alles_ueber/Patent/)。

<sup>45</sup> 奧地利專利局之申請、檢索及處理規費參照網址為 [http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt\\_Gebuehren.pdf](http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt_Gebuehren.pdf)

外，原則上均可依請求而展延，不須繳納規費，但優先權(Priority)期限、異議(Opposition)期限及上訴(Appeal)期限等不得展延。

在申請日或優先權日起 18 個月後，會於專利公報公開發明專利之說明書，同時公開其檢索報告(如果已完成)。此時較為特別的程序為，如果發明專利亦已符合發明專利法之相關規定，專利局會先發出官方通知予申請人，要求其繳納公告該發明專利之基本 200 歐元的規費，待專利局收到規費後，始會核發核准審定書，並同時公告核准決定及說明書於專利公報。此方式是為了避免申請人欲撤回申請，且確定申請人不會上訴。

發明專利核准公告後 4 個月內，任何人皆可提出書面意見進入異議程序。如果 4 個月後沒有人提出異議，則該發明專利即可進行註冊之手續，但此時不須再繳交規費，且第 1 至 5 年亦不需要年費，第 6 至 20 年之各年年費呈倍數遞增<sup>46</sup>，而發明專利權年限為申請日起算 20 年。發明專利之申請程序概觀，如圖 4 所示。

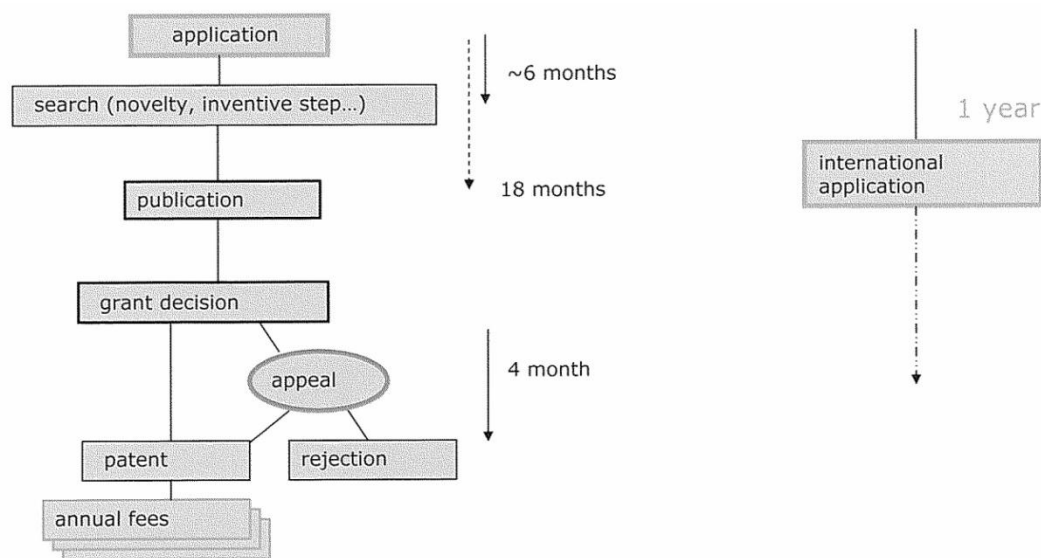


圖 4.發明專利之申請程序概觀<sup>47</sup>

一發明專利申請案被全部或部份核駁，以及該申請案核准後之異議程序，均係於技術部門中進行，必須由 3 位審查人員組成一評議會(Senate)進行審查，

<sup>46</sup> 奧地利專利局之年費參照網址為 [http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt\\_Jahresgebuehren2011.pdf](http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt_Jahresgebuehren2011.pdf)

<sup>47</sup> 參照奧地利專利局提供之內部文件。

且其中 2 位必須為技術領域合格的成員(其中 1 位通常為該申請案之審查人員)，1 位為法律領域合格的成員<sup>48</sup>。異議程序一般為書面審查，視需要或二造雙方的請求，會舉行聽證程序(Oral Proceeding)，而異議程序中二造雙方須各自負擔其費用。異議之決定須被公告於專利公報，可以全部或部份核駁一發明專利申請案，如果該申請案被部份核駁，對應之修正將被公告於專利公報。任一造對於異議之決定如有不符，可於收到決定之 2 個月內提出上訴，上訴程序將於專利局下之上訴部門(Appeal Department)進行。此時，必須由 3 位技術領域合格的成員及 1 位法律領域合格的成員，組成一評議會進行審查<sup>49</sup>。

由於上訴程序係對於原核駁或異議決定不服而提出上訴，新事證之提供應限於對原決定之支持或反駁的事實，而收到新事證之另一造，有 2 個月之時間提出申復，該期限亦可依需求提出展延。如尚未支付上訴費用或正式之上訴程序未開始前，可以選擇進行預備上訴程序(Preliminary Appeal Proceeding)，該預備上訴程序通常為 2 個月時間(從請求上訴之日起算)，最後會有一預備上訴決定(Preliminary Appeal Decision)，以修正原決定或撤銷原決定。

如果任一造希望進行正式上訴程序，必須於 14 天內支付上訴費用，而預備上訴程序將暫停而開始正式上訴程序。在上訴部門進行之上訴程序，實質上包含交換文件及聽證程序，且如同異議程序，二造雙方須各自負擔上訴程序之費用。最後。該上訴部門最終會有一上訴決定(Appeal Decision)，任一造仍可於收到決定之 2 個月內，上訴於最高專利及商標評議會(Supreme Senate for Patent and Trademark)<sup>50</sup>。此外，如果是對審查程序之核駁審定不服而提出之上訴，若上訴決定係撤銷原技術部門之核駁審定，則會退回申請人已支付之上訴費用。

任何已註冊之發明專利，仍可能被舉發為無效(Nullity)之發明專利，通常係專利侵權(Infringement)訴訟之被告提出防禦的手段，但法院並不受理專利無效程序，專利之有效性係由專利局下之無效部門(Nullity Department)進行判斷。此

---

<sup>48</sup> 奧地利發明專利法第 62 條。

<sup>49</sup> 奧地利發明專利法第 63 條。

<sup>50</sup> 德文為 Oberster Patent- und Markensenat (OPM)。

時，必須由 3 位技術領域合格的成員及 2 位法律領域合格的成員，組成一評議會進行審查<sup>51</sup>。任一造對於專利無效決定(Nullity Decision)不服者，仍可於收到決定之 2 個月內，上訴於最高專利及商標評議會。

最高專利及商標評議會為決定專利有效性之最終決定機關，即對於上訴決定及無效決定之最終救濟層級，故並不接受新事證之提供，若其認為有必要接受新事證之提供，將會把案子發回專利局之相關部門重新審查<sup>52</sup>。

另一較特別之程序為，如果因為逾期未申復專利局之官方通知，導致申請案被核駁審定，申請人仍可於收到核駁審定書之 2 個月內，請求繼續審查(Further Processing)<sup>53</sup>並繳交規費，則原核駁審定將視為無效<sup>54</sup>。

#### 第四節 奧地利之新型專利申請程序

新型專利通常被視為較小之發明，其實質要件也大致與發明專利相同，均須具備新穎性、進步性及產業利用性等要件，但在奧地利，新型專利不同於發明專利的重要一點，係享有 6 個月之優惠期(Grace Period)，此優惠期係有別於展覽會公開及明顯濫用之情況<sup>55</sup>。不過，新型專利與發明專利之最大不同仍為申請程序，新型專利申請案不須經過實質審查，即不須審查是否符合新穎性、進步性及產業利用性等要件，僅須通過專利法規定之形式審查，但形式審查內容包含單一性之審查。專利局針對形式審查發出之官方通知，申請人亦有 2 個月之時間做出申復或修正，且得請求展延一次 2 個月之申復期限。

新型專利於申請時之要求與發明非常類似，申請時須提供委任書(需要時)、申請書以及德文之說明書，申請時若係提供英文或法文之說明書，則須於收到專利局通知後 2 個月內(通常為申請後 3 個月)，提供翻譯完成之德文說明書。

---

<sup>51</sup> 奧地利發明專利法第 63 條。

<sup>52</sup> 奧地利發明專利法第 145b 條。

<sup>53</sup> 此一規定相當於歐洲專利條約第 121 條之規定。

<sup>54</sup> 奧地利發明專利法第 128a 條。

<sup>55</sup> 此一規定相當於歐洲專利條約第 55 條之規定。

申請時須繳交 100 歐元之檢索費及 130 歐元之公開費，如果需要加速公告及註冊新型專利申請案，則須繳交 50 歐元之加速註冊費<sup>56</sup>。因此，較為特別的是，雖然新型專利申請案不須實質審查，申請人仍會收到專利局提供之檢索報告，依現況大約 6 個月左右；申請人收到檢索報告後，有 2 個月的時間可以針對檢索報告提供之先前技術狀態，對應修正說明書。申請人若選擇加速公告及註冊之程序，則會於註冊後收到專利局提供之檢索報告，此程序通常是為了能迅速對侵權行為人提出法律行動。

新型專利註冊後即取得專利權，並一併公告說明書於專利公報，專利權期限為申請日起算 10 年，註冊時不須再繳交規費，且第 1 至 3 年亦不需要年費，而第 4 至 10 年之各年年費漸增，但年費明顯低於發明專利<sup>57</sup>。新型專利之申請程序概觀，如圖 5 所示。

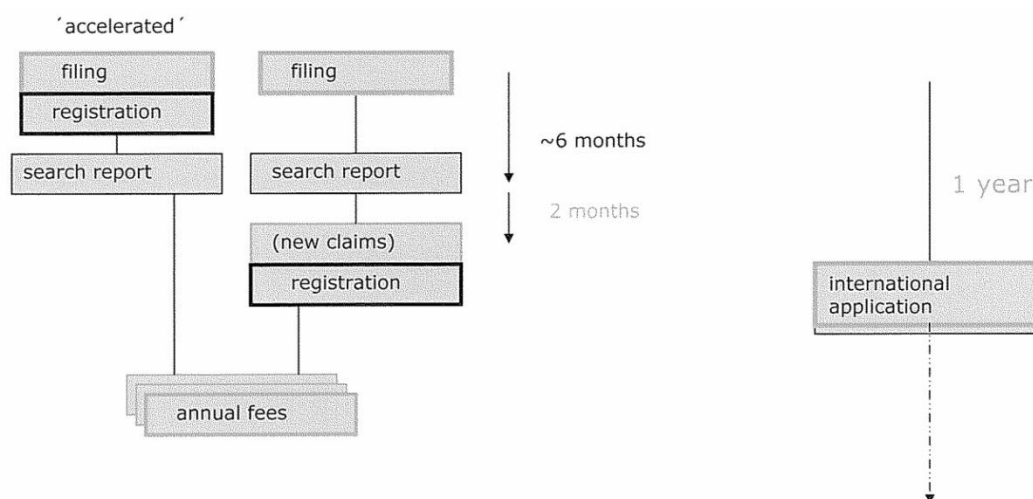


圖 5. 新型專利之申請程序概觀<sup>58</sup>

除了加速註冊程序外，申請人得於收到檢索報告後之 2 個月內，將新型專利改請(Conversion)為發明專利，以獲得較長時間之專利權保護。相同地，發明專利在收到核准或核駁審定前，亦可選擇將發明專利改請為新型專利，通常的

<sup>56</sup> 奧地利專利局之申請、檢索及處理規費參照網址為 [http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt\\_Gebuehren.pdf](http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt_Gebuehren.pdf)

<sup>57</sup> 奧地利專利局之年費參照網址為 [http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt\\_Jahresgebuehren2011.pdf](http://www.patentamt.at/Media/Infoblatt_Jahresgebuehren2011.pdf)

<sup>58</sup> 參照奧地利專利局提供之內部文件。

情況為，申請人收到專利局之官方通知中，認為發明專利具有新穎性但不具進步性。不過，只有奧地利之本國申請案，始得改請，且改請以一次為限<sup>59</sup>。

另一較特別之程序為，申請人可以由正在審查中或已結束審查程序但在一定期限中之發明專利申請案，請求衍生(Branching off)為一新型專利，申請人即可迅速取得一專利權之保護，可對侵權行為人提出訴訟；或是避開部分法定不予發明專利之項目，例如電腦程式相關發明或甚至動物之手術及治療方法。此一程序不限於奧地利之本國申請案，歐洲專利申請案或國際專利申請案，若選擇奧地利為指定國亦可。已結束審查程序但在下列期限中之發明專利申請案，仍可提出衍生申請<sup>60</sup>：

- (1)發明專利申請案被視為撤回之 2 個月內；
- (2)發明專利申請案被核駁審定後之 2 個月內；
- (3)發明專利申請案被核准審定後之 2 個月內且無任何異議程序之申請；
- (4)歐洲專利申請案被核准審定後之 11 個月內且無任何異議程序之申請；
- (5)異議決定後之 2 個月內。

新型專利之無效程序與發明專利相同，專利之有效性係由專利局下之無效部門進行判斷，任一造對於專利無效決定不服者，仍可上訴於最高專利及商標評議會。

## 第五節 奧地利之司法體系

奧地利之司法體系以羅馬法(Roman Law)為基礎，綜合民法典<sup>61</sup>是全世界最古老的民法之一，司法體系的依據係層級(Hierarchical)法律體系，也就是次級之法律及行政命令，不得與上級法律的標準牴觸(例如憲法及憲法法)。最上層的法律是奧地利聯邦憲法、個別憲法法以及歐盟入會法(EU Acts of Accession)。

---

<sup>59</sup> 奧地利發明專利法第 92b 條及新型專利法第 21 條。

<sup>60</sup> 奧地利發明新型專利法第 15a 條。

<sup>61</sup> 德文為 Allgemeine Bürgerliche Gesetzbuch (ABGB)。



一般聯邦法規及各州法規屬於次級法。立法單位可根據以上法律制訂行政命令或個別行政裁決<sup>62</sup>。奧地利於 1995 年 1 月 1 日加入歐盟後，亦採用歐盟的司法架構。此外，奧地利也加入許多國際法律協定，例如 1958 年的紐約仲裁協定 (New York Arbitration Agreement) 及 1980 年維也納銷售契約公約(聯合國國際採購法)<sup>63</sup>。

奧地利聯邦司法部(Federal Ministry of Justice)<sup>64</sup>為司法體系之最高行政機關，亦為聯邦政府之管理部門之一，而司法體系主要包含法院系統(Courts)、檢察系統(Public Prosecution)及監獄系統(Penitentiary)。其中法院系統<sup>65</sup>主要包含 4 個層級，由下而上分別為 141 個地方法院(District Courts)<sup>66</sup>、20 個地區法院 (Regional Courts)<sup>67</sup>、4 個上訴法院(Courts of Appeal)<sup>68</sup>及最高法院(Supreme Court)<sup>69</sup>，其中於維也納均設置有每一層級之法院。此外，檢察系統對應地區法院、上訴法院及最高法院之層級，皆設置有檢察署(Office of Prosecutors)，而於地方法院層級，亦設有對應之檢察官。法院及檢察系統概觀，如圖 6 所示。

---

<sup>62</sup> 德文為 Bescheide。

<sup>63</sup> 參照網址為

[http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about\\_austria/zahlen\\_fakten/OE\\_auf\\_einen\\_Blick/rechtssystem.zho.jsp](http://www.advantageaustria.org/tw/zentral/about_austria/zahlen_fakten/OE_auf_einen_Blick/rechtssystem.zho.jsp)

<sup>64</sup> 德文為 Bundesministerium für Justiz。

<sup>65</sup> 本節關於奧地利之司法體系，資料內容整理至奧地利聯邦司法部及維也納大學(Universität Wien)之網頁資料，參照 The Austrian Judicial System 及 A Concise Overview of the Austrian Legal System，網址分別為

[http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die\\_justiz\\_eng\\_05\\_09.pdf](http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die_justiz_eng_05_09.pdf) 及

[http://ilac.univie.ac.at/fileadmin/user\\_upload/project\\_ilac/Publikationen/AustrianLegalSystem.pdf](http://ilac.univie.ac.at/fileadmin/user_upload/project_ilac/Publikationen/AustrianLegalSystem.pdf)

<sup>66</sup> 德文為 Bezirksgerichte。

<sup>67</sup> 德文為 Landesgerichte。

<sup>68</sup> 德文為 Oberlandesgerichte。

<sup>69</sup> 德文為 Oberster Gerichtshof (OGH)。

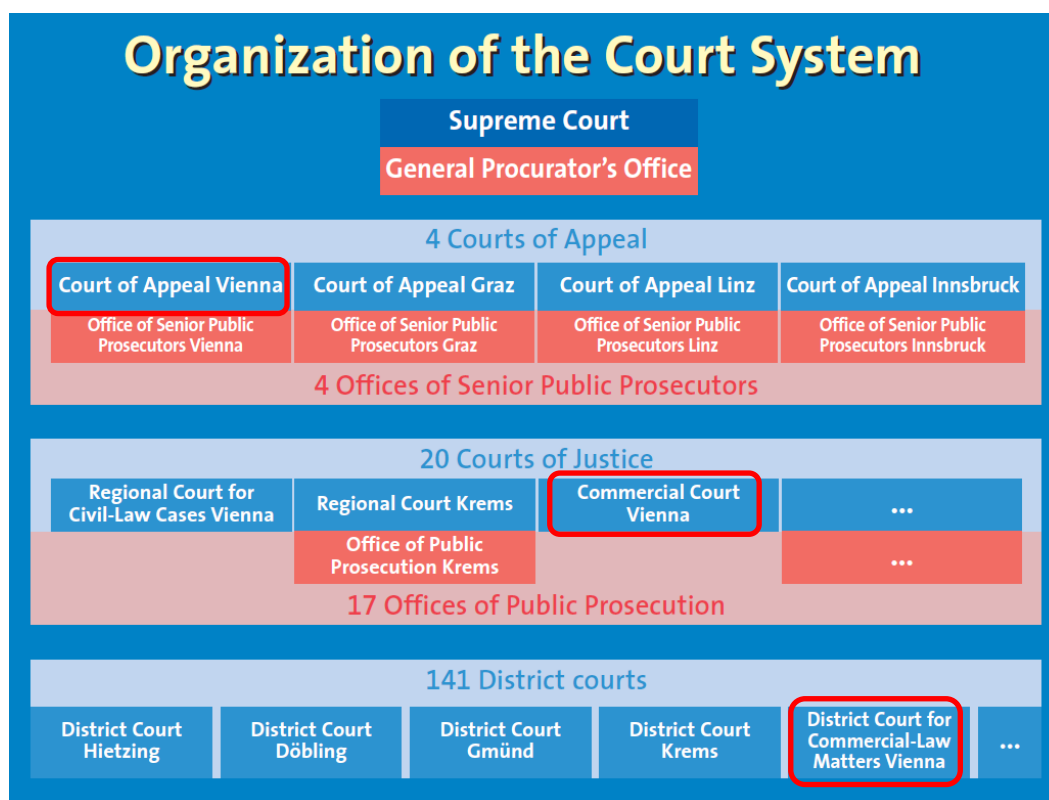


圖 6.法院及檢察系統概觀<sup>70</sup>

民事(Civil Law)訴訟為三級三審制，一審(First Instance)法院為地方法院或地區法院，其區分標準為訴訟標的金額是否超過 10,000 歐元，以及是否涉及特定法律事項。二審(Second Instance)法院即為一審法院之上級法院，通常由 3 位法官組成一合議庭(Panel)進行審判。最後一個審級為最高法院，但只有重要的訴訟才有可能上訴至最高法院，通常由 5 位法官組成一合議庭進行審判。民事訴訟之審級概觀，如圖 7 所示。

<sup>70</sup> 參照 The Austrian Judicial System，網址為 [http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die\\_justiz\\_eng\\_05\\_09.pdf](http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die_justiz_eng_05_09.pdf)

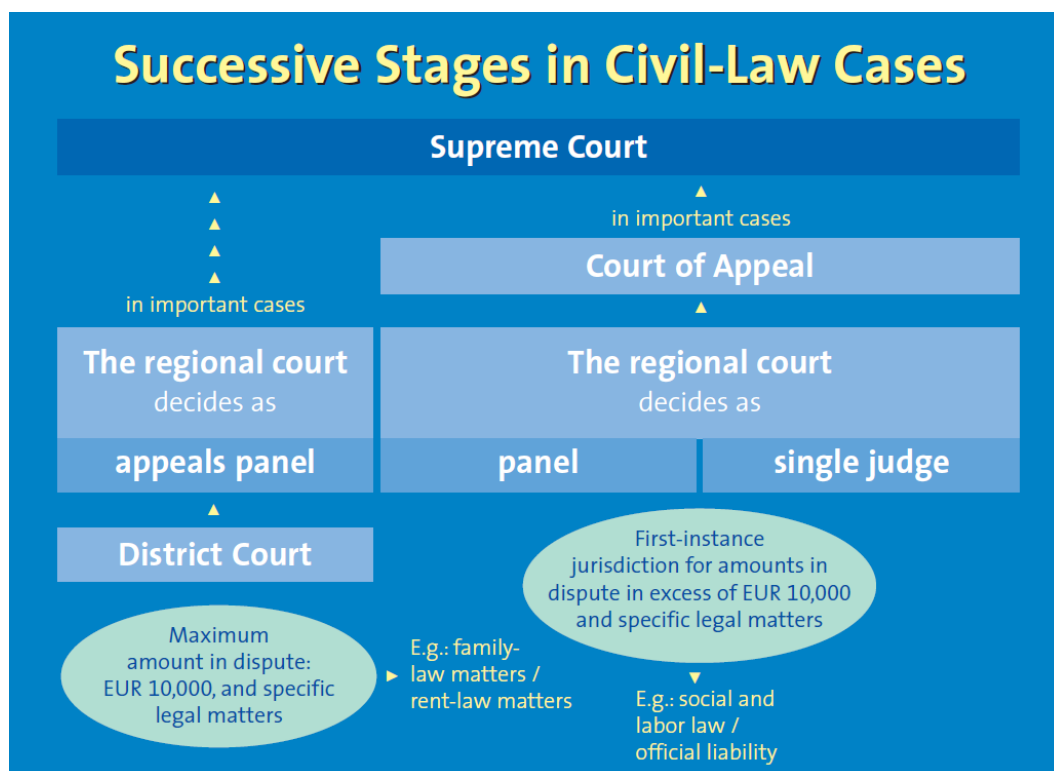


圖 7.民事訴訟之審級概觀<sup>71</sup>

刑事(Penal Law)訴訟為二級二審制，一審法院為地方法院或地區法院，其區分標準為所犯刑度以及罰金數額。二審法院即為一審法院之上級法院，通常由 3 位法官組成一合議庭進行審判。但一審法院為地區法院時，對於判決無效之上訴，必須上訴至最高法院，而不是上訴法院。刑事訴訟之審級概觀，如圖 8 所示。

<sup>71</sup> 參照 The Austrian Judicial System，網址為 [http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die\\_justiz\\_eng\\_05.09.pdf](http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die_justiz_eng_05.09.pdf)

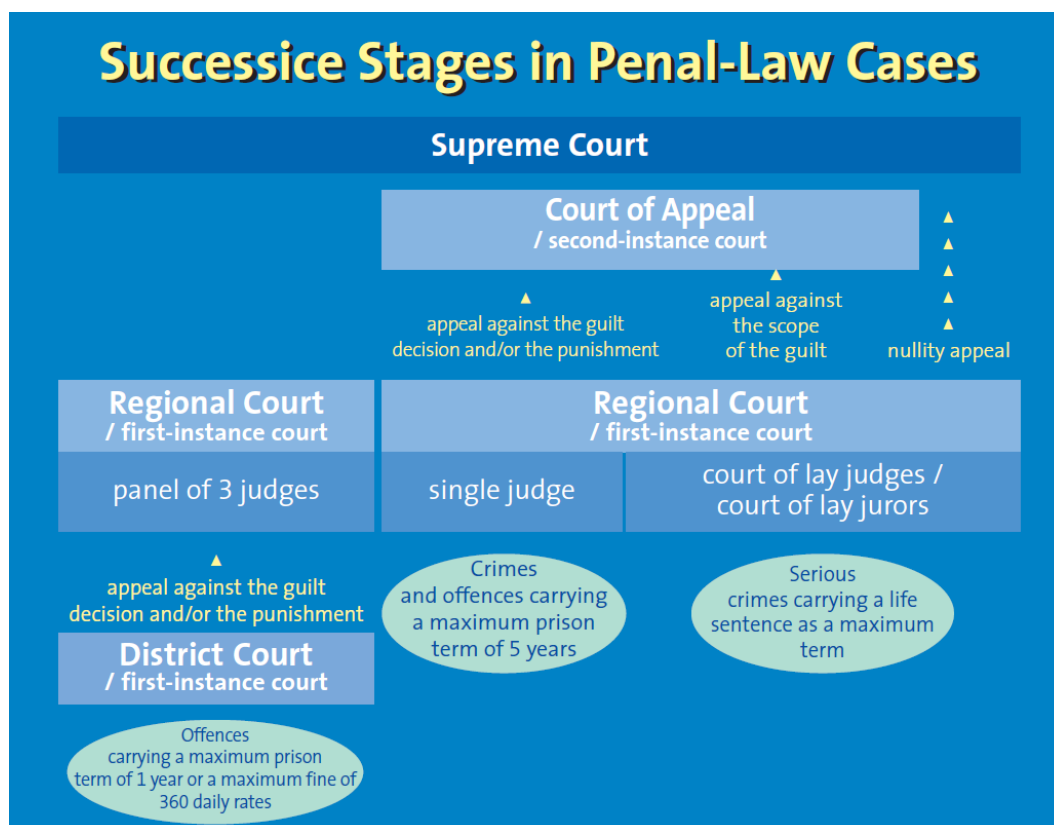


圖 8.刑事訴訟之審級概觀<sup>72</sup>

上述為民事及刑事之訴訟體系，奧地利對於公法(Public Law)體系另設有憲法法庭(Constitutional Court)<sup>73</sup>及行政法庭(Administrative Court)<sup>74</sup>，其層級相當於最高法院。憲法法庭的法官通常為兼職的形式，例如其正職為大學教授，但不為公務員。憲法法庭負責審查法律或法規命令是否符合憲法的規定，以及基本權之保障，通常 1 年只舉行 4 次之集會。行政法庭作為所有公法事務之最後一個上訴審級，負責處理違法之行政處分或怠為處分的上訴，但公法之法律或法規命令的審查權力，仍為憲法法庭之職權。

<sup>72</sup> 參照 The Austrian Judicial System，網址為 [http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die\\_justiz\\_eng\\_05\\_09.pdf](http://www.justiz.gv.at/internet/file/8ab4ac8322985dd501229ce2e2d80091.en.0/die_justiz_eng_05_09.pdf)

<sup>73</sup> 德文為 Verfassungsgerichtshof (VfGH)。

<sup>74</sup> 德文為 Verwaltungsgerichtshof (VwGH)。

## 第六節 奧地利之專利訴訟制度

在奧地利之專利侵權訴訟程序，除了一般常見之民事訴訟程序，例如請求停止侵權行為或損害賠償等情形，以及行政訴訟程序，例如宣告專利無效，較特別之情形為，亦包含刑事訴訟程序。奧地利專利法仍規範有專利侵權之刑事懲罰，專利侵權並未除罪化，奧地利專利法第 159 條第(1)項規定之刑事懲罰，包含懲罰性之罰金—最高 360 倍之日利率(Per Diem Rate)，以及 2 年以下之有期徒刑。

依奧地利專利法第 162 條第(1)項及第(2)項規定，民事訴訟一審之管轄法院為維也納商業法院(Commercial Court of Vienna)<sup>75</sup>，而刑事訴訟一審之管轄法院為維也納地區刑事法院(Vienna Regional Court for Criminal)<sup>76</sup>，均相當於地區法院之層級。至於侵權行為之被告，通常會以宣告專利無效之手段進行防禦，此時行政訴訟程序之第一個審級，係於專利局之無效部門進行<sup>77</sup>，而且最後僅能上訴至最高專利及商標評議會，進行專利有效性之最後判定<sup>78</sup>。

因此，可以想見，於奧地利同一個專利權之侵權行為訴訟，可能同時會繫屬於三個不同之程序進行，情況較類似我國於專利侵權除罪化前及智慧財產法院設置前的情形。由於一般刑事訴訟之程序較少發生，且一般發生於蓄意侵害專利權時，以下針對較為常見之民事訴訟及行政訴訟程序，作一簡單之說明。

奧地利之專利訴訟制度，對於專利有效性及侵權行為之判定，係由二不同系統進行，民事侵權程序係依一般民事訴訟程序進行，但由於專利權之判斷事涉專業及技術，故特別於專利法中規定專利侵權之一審法院為維也納商業法院，並非維也納地區民事法院(Vienna Regional Court for Civil Matters)<sup>79</sup>。至於專利有效性的確定，一向為專利侵權之重要攻防項目，但法院並不受理專利無效程

<sup>75</sup> 德文為 Handelsgericht Wien。

<sup>76</sup> 德文為 Landesgericht für Strafsachen Wien。

<sup>77</sup> 奧地利專利法第 60 條第(1)項第 4 款。

<sup>78</sup> 奧地利專利法第 70 條第(3)項。

<sup>79</sup> 德文為 Landesgericht für Zivilrechtssachen Wien。

序，專利有效性之判定係於專利局之無效部門進行，係由 3 位技術領域合格的成員及 2 位法律領域合格的成員，組成一評議會進行審查。任一造對於專利無效決定不服者，仍可於收到決定之 2 個月內，上訴於最高專利及商標評議會。最高專利及商標評議會係由 1 位主席(President)、2 位法律背景之評議員(Counsilor)及 2 位技術背景之評議員，組成一評議會進行審查。最高專利及商標評議會對於專利有效性之決定，除非牽涉憲法層次的問題，否則不得再上訴。

專利侵權之民事訴訟程序與一般之民事訴訟程序類似，只是一審法院為維也納商業法院，而上訴須於收到判決書後之 4 個星期內提出，二審法院為其上級法院之維也納上訴法院(Court of Appeal Vienna)<sup>80</sup>。若要提出上訴亦須於收到判決書後之 4 個星期內提出，且只有非常重要之訴訟才有可能上訴至最高法院。專利訴訟制度之審級概觀，如圖 9 所示。

### Validity and infringement are dealt with by two different authorities

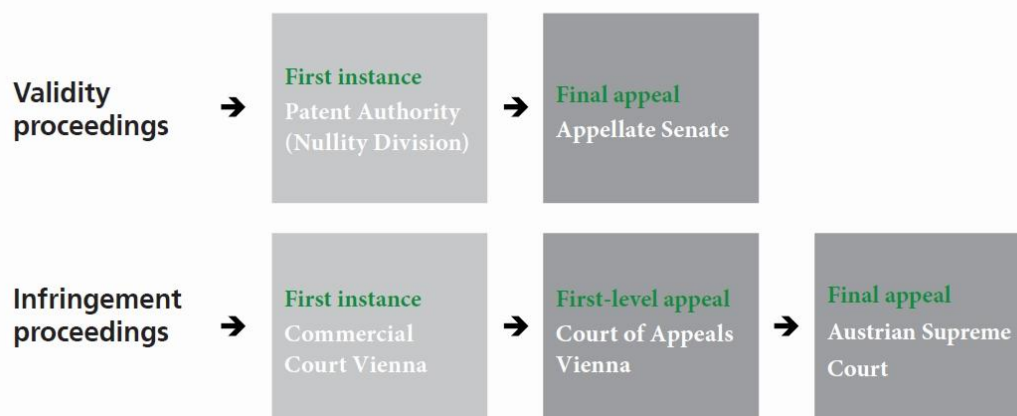


圖 9.專利訴訟制度之審級概觀<sup>81</sup>

當民事訴訟程序進行時，被告宣稱專利無效，此時法院原則上會初步判定專利之有效性，只有當專利無效是很有可能之情形下，法院才會暫停程序的進行，待專利有效性確定後再判定。若法院初步認為專利係有效，且已作出最終判決後，但專利局之決定認為專利無效，此時即產生上訴之重要基礎。

<sup>80</sup> 德文為 Oberlandesgericht (OLG) Wien。

<sup>81</sup> 參照 A guide to patent litigation in Austria，網址為 <http://www.freshfields.com/publications/pdfs/2011/jul11/30207.pdf>

在專利侵權訴訟中，初步禁制令(Preliminary Injunction)是專利權人經常使用之訴訟手段，用以保全證據或停止侵權損害<sup>82</sup>。初步禁制令之請求可以單獨提出，或是伴隨於主要訴訟而請求，原告並不須證實有立即性之危險，只要提供合理之確信，但初步禁制令亦得向承審法院提出異議(Objection)<sup>83</sup>。在技術複雜之專利訴訟中，民事法院通常會遲疑核發禁制令，且禁制令最後若因為上訴而被取消，原告須負責因為禁制令所導致之損失。此外，在準備程序(Preliminary Proceeding)時，法院不會同意初步禁制令，如果專利無效之程序亦在進行中，或是法院認為專利可能是無效的。

在專利訴訟之程序中，較為特別之程序為，專利權人或潛在性被告，得向專利局請求一確認決定(Declaratory Judgement)，用以證實某一項產品確實侵犯或沒有侵犯某一專利權<sup>84</sup>。確認決定對於民事法院進行專利侵害訴訟之判定有重要之影響，而該決定最終亦得向最高專利及商標評議會提出上訴。然而，若該專利或該產品之專利侵害訴訟已於民事法院中進行，且一造與確認決定之申請人相同者，專利局將會拒絕確認決定之請求。

專利侵權之民事訴訟流程圖，如圖 10 所示。

---

<sup>82</sup> 奧地利專利法第 151b 條。

<sup>83</sup> 德文為 **Widerspruch**。

<sup>84</sup> 奧地利專利法第 163 條。

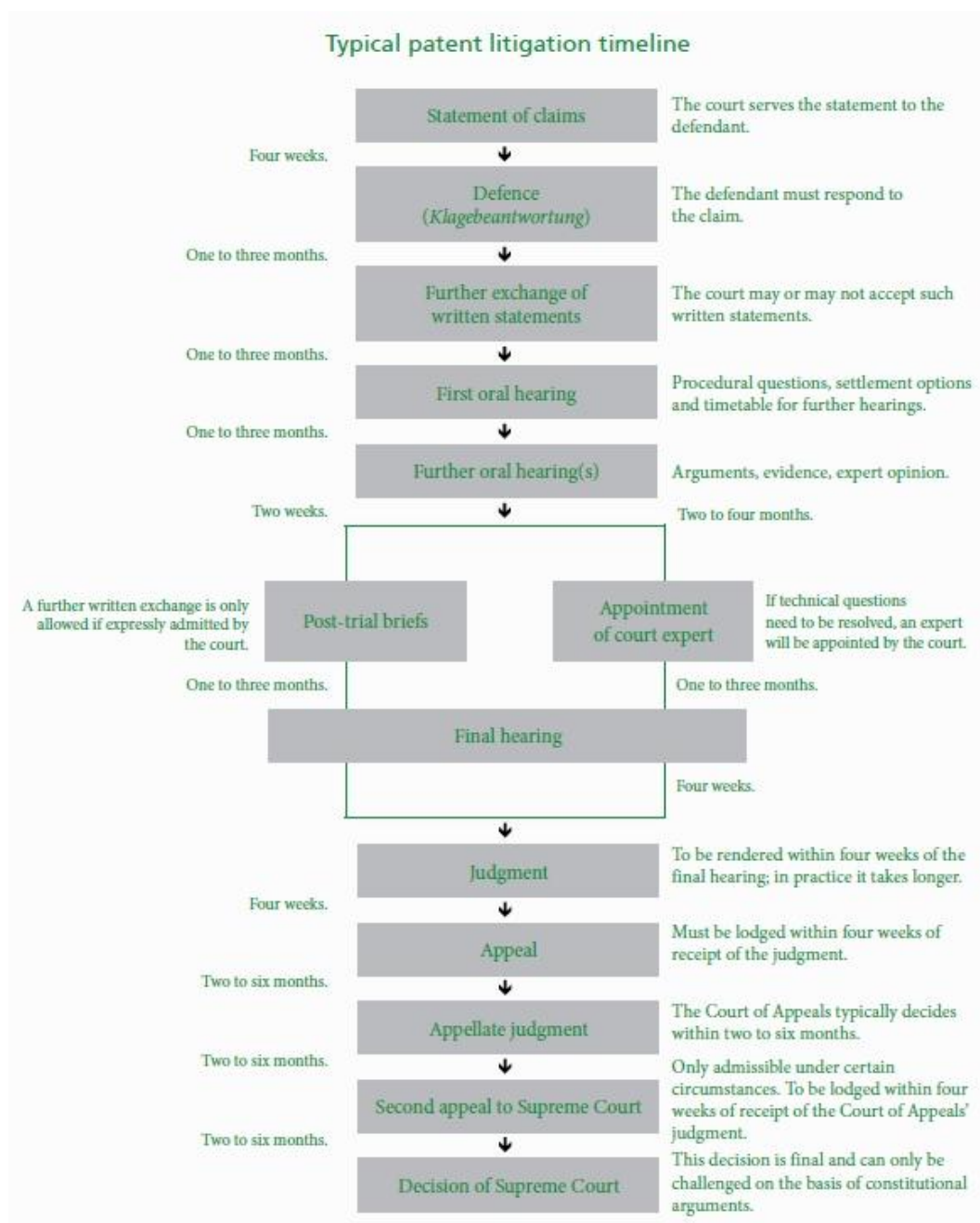


圖 10.專利侵權之民事訴訟流程圖<sup>85</sup>

## 第七節 奧地利專利局之專利統計資料

根據奧地利專利局之統計<sup>86</sup>，在 2010 年，其本國之發明及新型專利申請案

<sup>85</sup> 參照 A guide to patent litigation in Austria，網址為 <http://www.freshfields.com/publications/pdfs/2011/jul11/30207.pdf>

<sup>86</sup> 本節有關奧地利專利局之專利統計資料，係參照其 2010 年年報(Annual Report 2010)，網址為 [http://www.patentamt.at/Annual\\_report\\_2010/](http://www.patentamt.at/Annual_report_2010/)



共有 3,560 件，其中 2,675 件為發明專利，885 件為新型專利。2008 年至 2010 年之發明及新型專利申請案數量，如圖 11 所示。

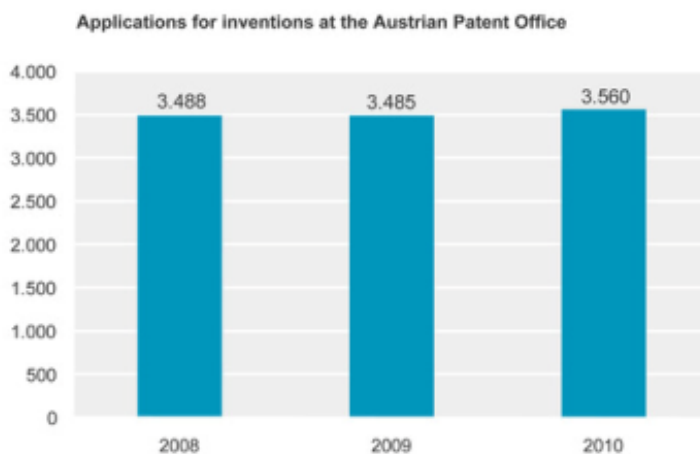


圖 11.2008 年至 2010 年之發明及新型專利申請案數量<sup>87</sup>

圖 12 顯示 2008 年至 2010 年之設計專利申請案及註冊數量，2010 年與前一年相比較，申請量(982 件)增加 37.2%，但註冊數量(709 件)減少 20%。

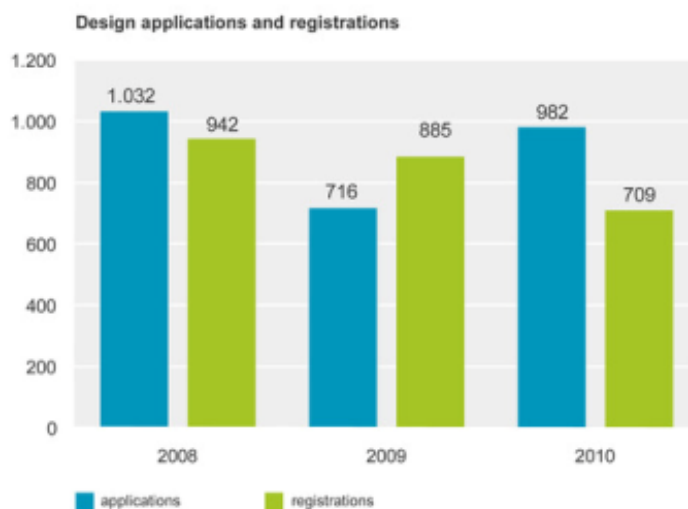


圖 12.2008 年至 2010 年之設計專利申請案及註冊數量<sup>88</sup>

於 2010 年，3,560 件發明及新型專利申請案中，3,102 件為奧地利本國人提出申請。此外，奧地利人亦向歐洲專利局提出 1,719 發明專利申請案，以及向

<sup>87</sup> 參照網址為

[http://www.patentamt.at/Annual\\_report\\_2010/Facts\\_and\\_Figures\\_for\\_2010/Applications\\_Total/](http://www.patentamt.at/Annual_report_2010/Facts_and_Figures_for_2010/Applications_Total/)

<sup>88</sup> 參照網址為 [http://www.patentamt.at/Annual\\_report\\_2010/Facts\\_and\\_Figures\\_for\\_2010/Desings/](http://www.patentamt.at/Annual_report_2010/Facts_and_Figures_for_2010/Desings/)

世界智慧財產權組織提出 1,138 件發明專利申請案。2008 年至 2010 年之本國人發明及新型專利申請案數量，如圖 13 所示。

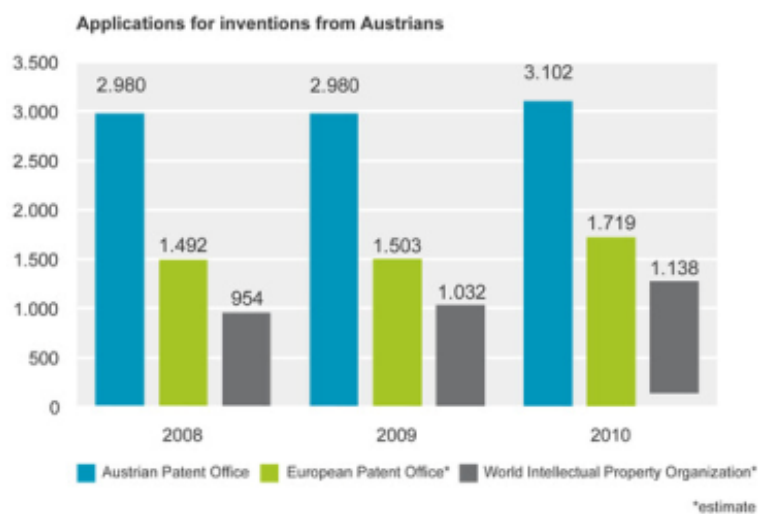


圖 13.2008 年至 2010 年之本國人發明及新型專利申請案數量<sup>89</sup>

圖 14 顯示本國人發明及新型專利申請案之技術領域分佈，最高比例之申請案為作業及運輸領域(25.5%)，其次為人類生活必需品(18.6%)及機械工程領域(15.7%)。這些重要之技術領域分佈情形亦與前幾年相當，也反映奧地利之經濟及產業現況。

<sup>89</sup> 參照網址為

[http://www.patentamt.at/Annual\\_report\\_2010/Facts\\_and\\_Figures\\_for\\_2010/Applications\\_\(detail\)/](http://www.patentamt.at/Annual_report_2010/Facts_and_Figures_for_2010/Applications_(detail)/)

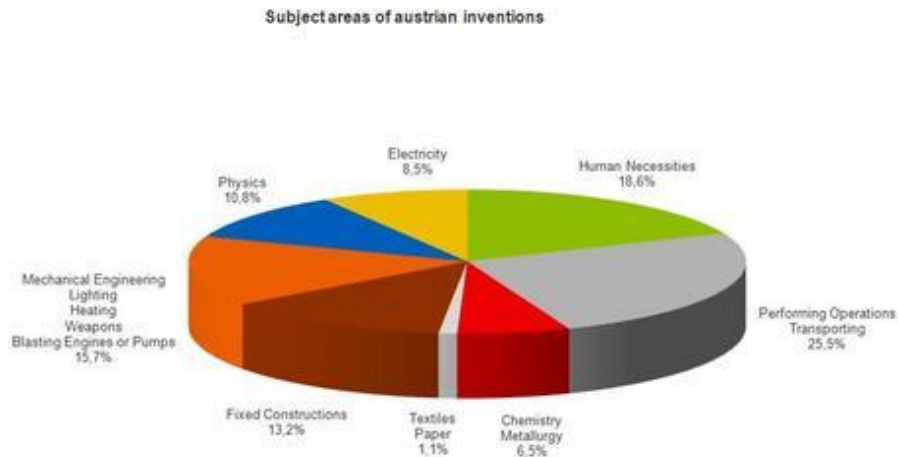


圖 14.本國人發明及新型專利申請案之技術領域分佈圖<sup>90</sup>

於 2010 年，於奧地利實施之專利數量為 106,142 件，其中 14,292 件係以本國之發明及新型專利來保護，91,850 件係以歐洲專利局核准之專利來保護。2008 年至 2010 年於奧地利實施之專利數量，如圖 15 所示。



圖 15.2008 年至 2010 年於奧地利實施之專利數量<sup>91</sup>

圖 16 顯示 2008 年至 2010 年奧地利專利局之爭議案件數量，將所有主管業

<sup>90</sup> 參照網址為

[http://www.patentamt.at/Annual\\_report\\_2010/Facts\\_and\\_Figures\\_for\\_2010/Subject\\_areas/](http://www.patentamt.at/Annual_report_2010/Facts_and_Figures_for_2010/Subject_areas/)

<sup>91</sup> 參照網址為

[http://www.patentamt.at/Annual\\_report\\_2010/Facts\\_and\\_Figures\\_for\\_2010/Invention\\_rights\\_in\\_force/](http://www.patentamt.at/Annual_report_2010/Facts_and_Figures_for_2010/Invention_rights_in_force/)

務之案件(包含發明、新型、設計及商標等)列入計算，於 2010 年，上訴及無效部門分別有 65 件上訴申請及 159 件無效申請，且於最高專利及商標評議會共有 34 件上訴申請。

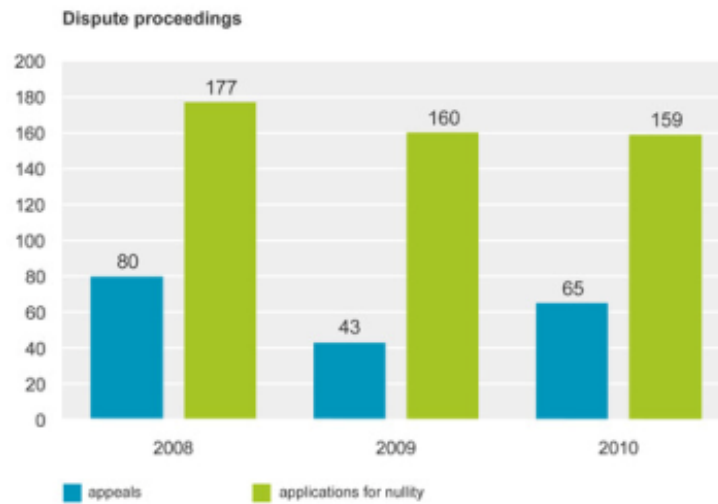


圖 16.2008 年至 2010 年之奧地利專利局爭議案數量<sup>92</sup>

<sup>92</sup> 參照網址為

[http://www.patentamt.at/Annual\\_report\\_2010/Facts\\_and\\_Figures\\_for\\_2010/Dispute\\_proceedings/](http://www.patentamt.at/Annual_report_2010/Facts_and_Figures_for_2010/Dispute_proceedings/)

### 第三章 奧地利之部分法律實體介紹

#### 第一節 奧地利之部分法律實體

奧地利之部分法律實體<sup>93</sup>為一具有部分權利能力(Partial Legal Capacity)之法人，其設置之法源依據為奧地利聯邦預算會計法(Federal Budget Accounting Act)<sup>94</sup>第 1 條第(6)項，賦予聯邦政府有權成立特別之公法組織或機構，例如聯邦專利局、教育與研究機構、地質與氣象聯邦機構、統計局、公共圖書館及博物館等。以下介紹幾個常見之部分法律實體。

- (1)奧地利專利局：設置之法源依據為發明專利法第 58a 條，部分法律實體之名稱為「serv.ip」，係作為一服務及資訊中心，其直接由專利局局長領導，負責向社會大眾提供有償的專利資訊及檢索服務。
- (2)聯邦地質機構<sup>95</sup>：設置之法源依據為研究組織法<sup>96</sup>第 I 章第 18 條至 21 條。
- (3)氣象及地球動力中央機構<sup>97</sup>：設置部分法律實體之法源依據為研究組織法<sup>98</sup>第 I 章第 22 條至 23 條。
- (4)BIFIE 聯邦機構<sup>99</sup>：負責奧地利學校之教育研究、創新及發展，其設置之法源依據為 2008 年 BIFIE 法<sup>100</sup>，其係修正至聯邦學校監督法<sup>101</sup>。

---

<sup>93</sup> 本節有關部分法律實體之資料內容，整理至 WorldLingo 及 Wikipedia 之網頁資料，並由 RIS 檢索法規之最新資訊，網址分別參照為

[http://www.multilingualarchive.com/ma/dewiki/en/Teilrechtsf%C3%A4higkeit\\_\(%C3%96sterreich\)](http://www.multilingualarchive.com/ma/dewiki/en/Teilrechtsf%C3%A4higkeit_(%C3%96sterreich)) 及 [http://de.wikipedia.org/wiki/Teilrechtsf%C3%A4higkeit\\_\(%C3%96sterreich\)](http://de.wikipedia.org/wiki/Teilrechtsf%C3%A4higkeit_(%C3%96sterreich))

<sup>94</sup> 德文為 Bundeshaushaltsgesetz (BHG)。

<sup>95</sup> 德文為 Geologische Bundesanstalt。

<sup>96</sup> 德文為 Forschungsorganisationsgesetz。

<sup>97</sup> 德文為 Zentralanstalt für Meteorologie und Geodynamik (ZAMG)。

<sup>98</sup> 德文為 Forschungsorganisationsgesetz。

<sup>99</sup> 德文為 Bundesinstitutes für Bildungsforschung, Innovation und Entwicklung des österreichischen Schulwesens (BIFIE)。

<sup>100</sup> 德文為 BIFIE-Gesetz 2008。

<sup>101</sup> 德文為 Bundes-Schulaufsichtsgesetz。

## 第二節 奧地利專利局之部分法律實體設置背景

奧地利發明專利法第 57a 條規定，申請人或其他專利局，得向奧地利專利局請求書面文件，包含：

- (1)一具體技術問題之先前技術的檢索報告；及
- (2)一發明相較於先前技術，是否符合發明專利法第 1 條至第 3 條規定之可專利性的專家意見。

又發明專利法第 57b 條規定專利局應擴大其服務及資訊工作，特別是發展向社會大眾提供更容易獲得之文件檔案及所有相關領域之資訊。然而，由於專利局本身業務之工作量繁重，不易及時滿足社會大眾對於專利局之此一期待；且專利局屬於聯邦政府組織，不易隨時因應其業務量而調整及增加人力。因此，基於上述背景，始於奧地利發明專利法第 58a 條規定，專利局得設置部分法律實體，以迅速提供資訊及服務，且享有一定程度之經費及預算自由度。

部分法律實體之業務內容，規定於奧地利發明專利法第 58a 條<sup>102</sup>：

---

<sup>102</sup> Patentgesetz 1970 § 58a

- (1) Dem Patentamt kommt insofern Rechtspersönlichkeit (Teilrechtsfähigkeit) zu, als es berechtigt ist, durch folgende Service- und Informationsleistungen auf dem Gebiet des gewerblichen Rechtsschutzes Vermögen und Rechte zu erwerben:
  1. schriftliche Auskünfte und Auskünfte mittels elektronischer Datenträger und Medien über Daten, die angemeldete und registrierte gewerbliche Schutzrechte betreffen,
  2. statistische Auswertungen von Daten im Bereich des gewerblichen Rechtsschutzes,
  3. Erstattung von Recherchen über den Stand der Technik und von Gutachten über die Patentierbarkeit von Erfindungen für Personen, Unternehmen, Staaten oder internationale staatliche oder nichtstaatliche Organisationen, die mit Aufgaben auf dem Gebiet des gewerblichen Rechtsschutzes befasst sind,
  4. Erstattung von Schutzrechtsrecherchen und von Beratungsleistungen im Zusammenhang mit Patentbewertungen unter Heranziehung anerkannter Evaluierungsstandards,
  5. schriftliche Auskünfte und Auskünfte mittels elektronischer Datenträger und Medien im Rahmen von Markenmeldeverfahren sowie auf Grund gesonderter Anträge darüber, ob ein bestimmtes Zeichen angemeldeten oder registrierten Marken gleich oder möglicherweise ähnlich ist (“Ähnlichkeitsrecherchen”),
  6. Übersetzungen von Waren- und Dienstleistungsverzeichnissen für die internationale Registrierung von Marken,
  7. Klassifizierung von Bildbestandteilen von Marken für nationale oder internationale staatliche oder nichtstaatliche Organisationen, die mit Aufgaben auf dem Gebiet des gewerblichen Rechtsschutzes befasst sind,
  8. Vertrieb von Informationsleistungen und -diensten auf dem Gebiet des gewerblichen Rechtsschutzes,
  9. Herstellung, Verlag, Vertrieb und Vermittlung von Druckwerken, Software und bespielten Ton-, Bild- und Datenträgern sowie

(1)專利局應享有法律位階(部分法律能力)，賦予取得財產權的範圍，係以下在工業財產權保護範圍內的服務及資訊工作：

1. 有關申請或註冊工業財產權的書面資料，或電子資料載體與媒體的資料；
2. 工業財產權範圍內資料之統計解釋；
3. 協助處理智慧財產權保護範圍之工作的個人、公司、國家、國際政府或非政府組織，提供先前技術狀態之研究及發明可專利性的意見；
4. 提供研究之法律保護及建議服務，其係有關於專利評價，藉由參考可接受之評估標準；
5. 在商標申請程序範圍內之書面資訊及電子載體與媒體的資訊，以及基於一獨立請求，是否一獨特標誌係相同或有可能視為近似一申請或註冊商標(近似檢索)；
6. 有關國際註冊商標、商品及服務表的翻譯；
7. 協助處理智慧財產權保護範圍之工作的國民、國際政府或非政府組織，

---

10. Ausstellungen, Seminare und ähnliche Veranstaltungen.

- (2) Der Präsident des Patentamtes hat mit Verordnung nach Zustimmung des Bundesministers für Verkehr, Innovation und Technologie die Service- und Informationsleistungen des Patentamtes gemäß Abs. 1 im Rahmen seiner Teilrechtsfähigkeit und die Bedingungen, unter denen sie erbracht werden, näher zu bestimmen. Hierbei ist darauf Bedacht zu nehmen, dass die einzelnen Service- und Informationsleistungen ihrer Art nach geeignet sind, im Rahmen der Teilrechtsfähigkeit erbracht zu werden und dass schutzwürdige Geheimhaltungsinteressen nicht verletzt werden.
- (3) Im Rahmen seiner Teilrechtsfähigkeit ist das Patentamt auch befugt,
  1. Tätigkeiten gemäß Abs. 2, die Buchführung und die sonstige Vermögens-, Personal- und Inventarverwaltung im Rahmen der Teilrechtsfähigkeit sowie Hilfstätigkeiten im Rahmen der Patentamtsverwaltung an Dritte, insbesondere auch an Verwaltungseinrichtungen des Bundes, gegen Ersatz der Aufwendungen aus dem Vermögen der Teilrechtsfähigkeit zu übertragen,
  2. Rechtsgeschäfte abzuschließen, die mit Tätigkeiten gemäß Z 1 im Zusammenhang stehen und
  3. mit Genehmigung des Bundesministers für wirtschaftliche Angelegenheiten die Mitgliedschaft bei Vereinen, anderen juristischen Personen oder zwischenstaatlichen Organisationen zu erwerben, wenn dies im Interesse der Förderung des gewerblichen Rechtsschutzes liegt.
- (4) Das Patentamt ist berechtigt, aus dem Vermögen und den Rechten, die im Rahmen seiner Teilrechtsfähigkeit erworben werden, die zur Erfüllung seiner Aufgaben notwendigen Aufwendungen einschließlich der Investitionen abzudecken. Darüber hinaus gehende Einnahmen (Gewinne) sind nach Bildung angemessener Rücklagen an den Bund abzuführen. Für Verbindlichkeiten, die durch die Tätigkeit des Patentamtes im Rahmen seiner Teilrechtsfähigkeit entstehen, trifft den Bund keine Haftung.

提供商標部分圖片的分類；

8. 資訊服務及在智慧財產權保護領域之服務的販售；
9. 印刷文件、軟體、錄音、圖片及資料載體等的製造、編輯、散布及取得；
10. 展覽、研討會及類似場合。

(2) 專利局局長應依經聯邦交通創新及科技部部長同意之法，決定在其部分法律能力內如第(1)項所定義的服務及資訊工作。在這方面，應注意個人的服務及資訊工作適合在部分法律能力內完成，以及注意值得保護的保密利益將不被違反。

(3) 根據此部分法律能力，專利局應被授權：

1. 賦予根據第(2)項在部分法律能力之活動、會計與其他所有財產、人員與庫存管理，以及任何依據專利局管理第三方的輔助性活動，特別是聯邦行政機關依其部分法律能力核銷費用；
2. 根據第 1 款活動的法律事務；以及
3. 聯邦交通創新及科技部部長同意後，以取得與協會、其他法律實體或國際組織之會員，促進工業財產權之法律保護利益。

(4) 專利局應被授權支付其執行任務的必要費用，包括根據其部分法律能力，獲得財產權之投資。超出此收益的單據應給聯邦，在形成充足的準備金後，聯邦對於專利局在其部分法律能力活動產生之負債，應不承擔任何責任。

此外，部分法律實體之監督事項，規定於奧地利發明專利法第 58b 條<sup>103</sup>：

---

<sup>103</sup> Patentgesetz 1970 § 58a

(1) Soweit das Patentamt im Rahmen des § 58a tätig wird, hat es für eine Gebarung nach den Grundsätzen eines ordentlichen Kaufmannes zu sorgen. Der jährliche Rechnungsabschluß ist dem Bundesminister für wirtschaftliche Angelegenheiten sowie dem Bundesminister für Finanzen vorzulegen. Dem Bundesminister für wirtschaftliche Angelegenheiten ist überdies jederzeit Einsicht in die Gebarungsunterlagen zu gewähren.

(2) Der Bundesminister für wirtschaftliche Angelegenheiten ist ermächtigt, die Gebarung, die sich aus der Teilrechtsfähigkeit ergibt, auf die Übereinstimmung mit bestehenden Rechtsvorschriften und die ziffernmäßige Richtigkeit zu prüfen.

(3) Auf Dienst- und Werkverträge, die im Rahmen des Abs. 1 abgeschlossen werden, findet das



- (1) 專利局根據第 58a 條變為主動，應遵循一政策，按照一般商業原則。會計的年度資產負債應提交給聯邦交通創新及科技部部長及財政部部長。此外，聯邦交通創新及科技部部長應被准許隨時檢查辦理文件。
- (2) 聯邦交通創新及科技部部長應被授權，審查部分法律能力所產生之政策，以遵守現有的法律規定及數值的正確性。
- (3) 專利局在其部分法律能力內，包含之雇傭契約應依聯邦雇傭法之規定。
- (4) 有關商業實施的規定，應不適用於根據第 58a 條規定之專利局的活動內容。
- (5) 於部分法律能力之範圍內，專利局應指定代表之經理人。後者於部分法律能力內可以授權其他人士締結法律行為。在這方面，專利局應當使用一個名稱，表示自己的法律地位。應避免官方功能之指示，關於第 58 條第(1)項定義之服務及資訊提供工作，尤其是各別之商業通訊。關於提供服務及資訊工作等，應以簽訂之契約先行通知買方，這些服務應係基於民法上之部分法律能力，且不具官方性質，包含由第 58a 條第(4)項產生的法律效果。
- (6) 只要是部分法律能力提供之服務的一般條款及條件，須經聯邦交通創新及科技部部長核准，且與聯邦經濟家庭及青年部部長一致。

---

auf die Art der Tätigkeit jeweils zutreffende Gesetz Anwendung. Ein Dienstverhältnis zum Bund wird nicht begründet.

- (4) Die Vorschriften über die Ausübung von Gewerben sind auf die Tätigkeit des Patentamtes im Rahmen des § 58a nicht anzuwenden.
- (5) Im Rahmen der Teilrechtsfähigkeit wird das Patentamt durch den Geschäftsführer vertreten. Dieser kann andere verantwortlich betraute Personen zum Abschluss von bestimmten Rechtsgeschäften im Rahmen der Teilrechtsfähigkeit ermächtigen. Das Patentamt hat in diesem Zusammenhang eine Bezeichnung zu führen, der die eigene Rechtspersönlichkeit zu entnehmen ist. Bei der Erbringung von Service- und Informationsleistungen gemäß § 58a Abs. 1 und insbesondere auch bei der diesbezüglichen kommerziellen Kommunikation ist jeglicher Hinweis auf eine behördliche oder amtliche Funktion zu vermeiden. Im Hinblick auf die Erbringung derartiger Service- und Informationsleistungen sind Kunden vor Vertragsabschluss darauf hinzuweisen, dass diese Leistungen im Rahmen der Teilrechtsfähigkeit auf rein privatrechtlicher Basis und ohne behördlichen Charakter einschließlich der sich aus § 58a Abs. 4 letzter Satz ergebenden Rechtsfolge erbracht werden.
- (6) Sofern die Teilrechtsfähigkeit sich für die Erbringung ihrer Leistungen Allgemeiner Geschäftsbedingungen bedient, unterliegen diese einer Genehmigung des Bundesministers für Verkehr, Innovation und Technologie im Einvernehmen mit dem Bundesminister für Wirtschaft, Familie und Jugend.

因此，專利局根據發明專利法第 58 條第(2)項之授權，而新型專利法第 33 條第 2 項、設計專利法第 26 條第 2 項、補充保護證書法第 7 條及商標法<sup>104</sup>第 35 條第 2 項，亦授權準用發明專利法第 58 條第(2)項之規定，故設置名為「serv.ip」之公司作為專利局之部分法律實體，並制定法規命令規範專利局局長於專利局下之部分法律實體應提供的服務及資訊<sup>105</sup>。

### 第三節 奧地利專利局之部分法律實體的服務介紹

奧地利專利局成立部分法律實體-「serv.ip」的主要責任之一，是希望成為奧地利之中小企業與專利代理人之間的橋梁及支持，將技術解決方法轉化為專利權保護。「serv.ip」之名稱表示工業財產權之服務(Service of Intellectual Property)，其作為一私營的資訊服務提供者並享有財務獨立，其提供之服務項目分為三個部分，分別為發明專利服務、商標服務及舉辦研討會與工作坊<sup>106</sup>。

發明專利服務之主要項目為專利檢索，項目包含：

- (1)發明之檢索報告(4 星期或 2 星期)<sup>107</sup>；
- (2)發明之可專利性之專家意見(4 星期)；
- (3)發明專利有效性之檢索報告(4 星期或 1 星期)；
- (4)發明專利有效性之專家意見(4 星期或 1 星期)；
- (5)專利侵權之檢索報告(4 星期)；
- (6)技術領域檢索；
- (7)專利監控；
- (8)以 IPscore® 進行專利評價；

---

<sup>104</sup> 德文為 Markenschutzgesetz 1970。

<sup>105</sup> 參照 Teilrechtsfähigkeitsverordnung 2010 – TRFV 2010，網址為 [http://www.patentamt.at/Media/TRF\\_Verordnung.pdf](http://www.patentamt.at/Media/TRF_Verordnung.pdf)

<sup>106</sup> 本節有關於「serv.ip」公司提供之服務內容，係整理至其官方網頁，網址參照為 <http://www.servip.at/>

<sup>107</sup> 4 星期或 2 星期係其完成時間，申請人可依不同之付費及時間需求來請求，下面列舉之其他項目亦同。

- (9)提供特定個人或公司之發明或新型專利的詳細資訊；
- (10) 專利技術統計及市場資料。

商標服務之主要項目為商標近似檢索，項目包含：

- (1)商標近似檢索(5 個工作天、24 小時或 3 小時)；
- (2)競爭者商標監控；
- (3)商標評估；
- (4)提供特定個人或公司之商標資訊；
- (5)商品及服務手冊翻譯。

舉辦研討會與工作坊之服務，除包含定期舉辦之研討會外，亦包含客製化之研討會或訓練課程。

由上面之服務內容來看，「serv.ip」公司靈活地向各界使用者提供各種類型的資訊服務，以面向用戶及面向市場為原則，滿足社會多方面的需求，只要提高付費即可獲得最即時及需要之資訊，完善服務功能並提高服務時效。

#### 第四節 奧地利專利局之品質管理制度

奧地利專利局作為專利合作條約(PCT)下之中 14 個國際檢索機構(ISA)及國際初步審查機構(IPEA)之一，必須符合 PCT 基準(Guideline)下之品質管理系統(Quality Management System, QMS)<sup>108</sup>。由於「serv.ip」亦遵循類似之品質管理系統，故於本節整體介紹奧地利專利局之品質管理制度。

專利局之品質管理系統的負責人為技術副局長，且制定技術組之品質基準(Quality Guidelines for the Group Technique)作為依循指標，專利支援及 PCT 部門負責組織品質管理業務。此外，另組成一品質管理委員會(QM Board)，成員

<sup>108</sup> 本節有關奧地利專利局之品質管理制度，主要整理至 WIPO 網頁關於 2010 年奧地利專利局之 PCT 國際機構品質報告(PCT International Authority Quality Reports)，以及 WIPO 網頁關於奧地利專利局品質管理系統之介紹(Presentation by AT Office on Quality Management Systems)，參照網址分別為 [http://www.wipo.int/export/sites/www/pct/en/quality/2010/2010\\_at.pdf](http://www.wipo.int/export/sites/www/pct/en/quality/2010/2010_at.pdf) 及 [http://www.wipo.int/edocs/mdocs/pct/en/pct\\_mia\\_15/pct\\_mia\\_15\\_at\\_quality.pdf](http://www.wipo.int/edocs/mdocs/pct/en/pct_mia_15/pct_mia_15_at_quality.pdf)

為技術副局長、專利支援及 PCT 部門主管及 4 個技術部門主管，一年至少進行 4 次會議，覆核及稽核隨機檢查之結果，並將結果呈現於報告中並公告於內部網路。奧地利專利局之品質管理架構，如圖 17 所示。

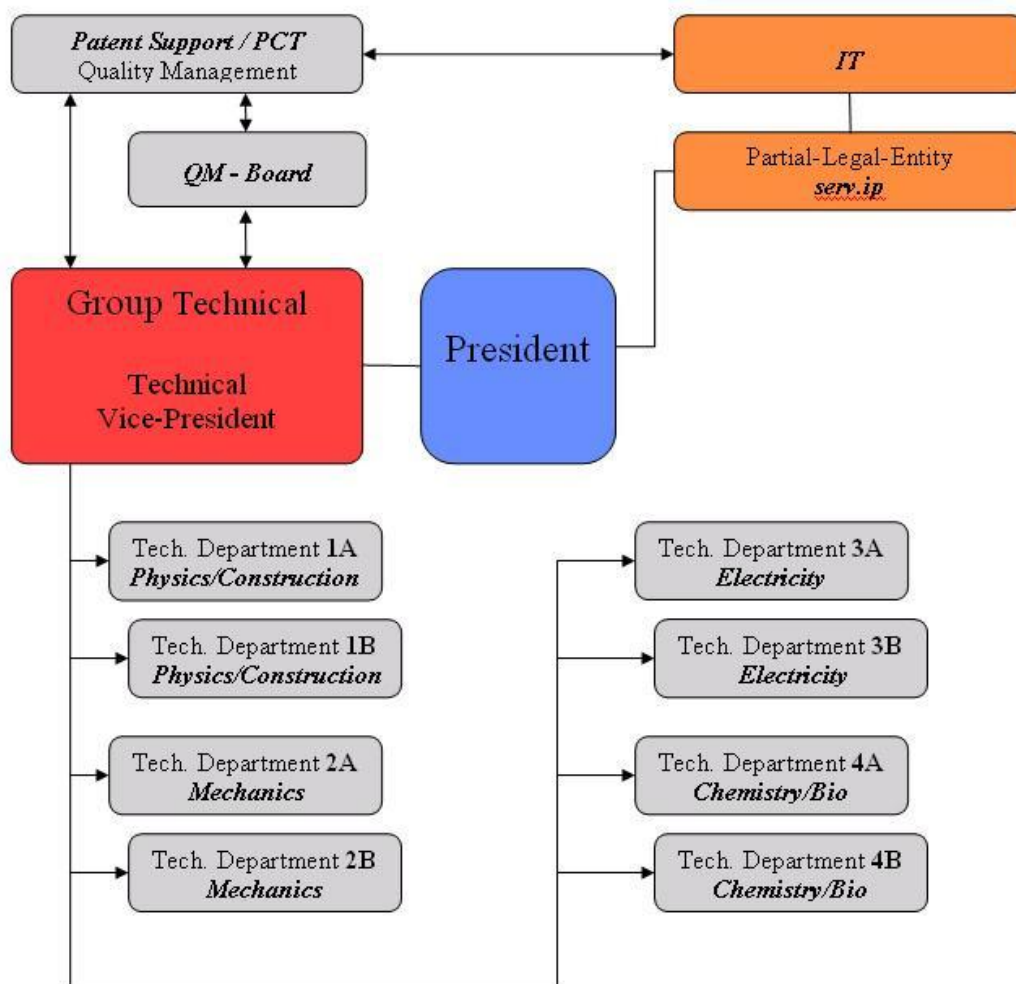


圖 17.奧地利專利局之品質管理架構<sup>109</sup>

奧地利專利局之品質管理系統為一四步驟之程序：

(1) 第一步 - 檢索及審查時之品質確認：

1. 管理階層確保職員之數量及資格。
2. 技術組進行合格職員之訓練與工作負擔管理。
3. 技術部門進行工作負擔管理。
4. 專利支援及 PCT 部門制定技術組之品質基準及自我檢查表(Self-check

<sup>109</sup> 參照網址為 [http://www.wipo.int/export/sites/www/pct/en/quality/2010/2010\\_at.pdf](http://www.wipo.int/export/sites/www/pct/en/quality/2010/2010_at.pdf)

List)。

(2)第二步 - 技術部門之品質確認：

1. 技術部門進行同事檢查及部門主管檢查。

(3)第三步 - 額外格式檢查(只適用於 PCT 申請案)：

1. 專利支援及 PCT 部門進行格式檢查。

(4)第四步 - 檢索及審查之覆核與稽核系統

1. 技術副局長。

2. 品質管理委員會。

3. 專利支援及 PCT 部門。

奧地利專利局約有 100 位專利審查人員，其均具有大學學歷或相當之碩士學歷，以確保於相關技術領域檢索及審查之能力。每一位新進之審查人員均須經過 2 至 4 年之透過監督的在職訓練計畫，訓練計畫結束須提交書面及口頭報告，訓練階段結束後應具有充足之能力且有一定程度之自主權。

奧地利專利局建立之內部品質確認系統，包含自我檢查、同事檢查及品質管理委員會之隨機檢查，而 PCT 申請案另包含額外格式檢查。內部品質確認系統用以確保是否符合檢索及審查基準，以及溝通檢查後之回饋，內部品質確認之流程圖，如圖 18 所示。

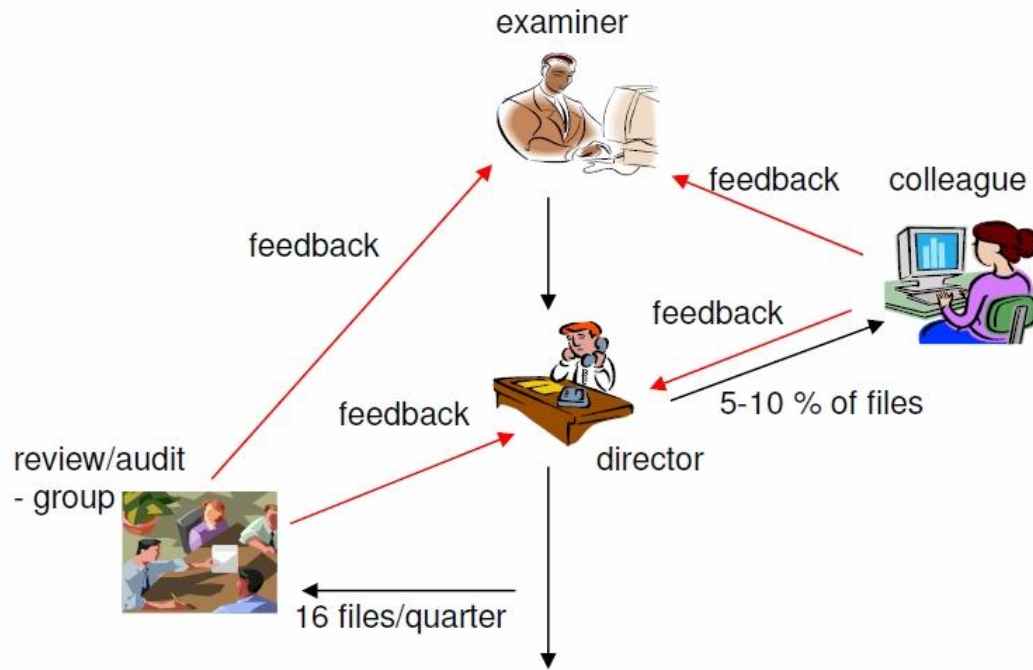


圖 18.奧地利專利局之內部品質確認流程圖<sup>110</sup>

自我檢查之主要內容為審查人員使用一自我檢查表, 確認重要之品質項目, 基本上為常見之缺點及錯誤列表, 自我檢查表範例如圖 19 所示。同事檢查係部門主管會將承審審查人員之 5~10% 的案件, 交由另一審查委員進行品質檢查, 主要是確認檢索策略及報告內容之明確程度, 此一方式可增進內部人員之互相溝通及瞭解, 主管當然亦可參與討論。隨機檢查之內容大概為每一季, 隨機檢查每一個部門中 1 件本國申請案及 1 件 PCT 申請案, 確認檢索策略及報告內容之明確程度, 將檢查結果回饋予部門主管及審查人員, 並確認品質管理系統的效力。

<sup>110</sup> 參照網址為 [http://www.wipo.int/export/sites/www/pct/en/quality/2010/2010\\_at.pdf](http://www.wipo.int/export/sites/www/pct/en/quality/2010/2010_at.pdf)

|  |                                  |  |
|--|----------------------------------|--|
| <b>Notizen, Kommentare und Erläuterungen</b><br>(nur zur internen Dokumentation)<br>Erst nach dem Speichern dieses Blattes ist das Speichern im Elektronischen Akt möglich! Bitte auf "Speichern" klicken! | Aktenzeichen<br>PCT-R 965/2006   | Wien, am<br>06.02.2007                       |
|  | Antrag vom<br>27. September 2006 | Referentin / Techn. Abt.:<br>LOSENICKY G. ST |

### Checkliste zur Qualitätssicherung

1. Kriterien, die hinsichtlich der **Formalprüfung** besonders zu beachten sind

|   |
|---|
| <b>Antrag</b> OK, <input checked="" type="checkbox"/> <b>Gebühr</b> zugeordnet (außer PCT), <input type="checkbox"/> bemängelt / Anm.:  |
| <b>Ansprüche</b> <sup>1</sup> genau und unterscheidend (§ 91 PatG): <input checked="" type="checkbox"/> ja / <input type="checkbox"/> nein > <input type="checkbox"/> bemängelt / Anm.: |
| <b>Einheitlichkeit</b> bzw. nur „ <b>einziges konkretes technisches Problem</b> “; gegeben: <input checked="" type="checkbox"/> ja / <input type="checkbox"/> nein                      |
| <b>Zusammenfassung</b> <input checked="" type="checkbox"/> OK / <input type="checkbox"/> bemängelt / <input type="checkbox"/> korr. (siehe PCT Regel 8)                                 |
| <b>Anmerkungen</b> zu weiteren Formalmängeln (Beschreibung, Figuren):   |

2. **Klassifikation und Recherchenstrategie**

|   |
|---|
| <b>Wenigstens die erste Seite und die zitierten Stellen von X und Y Dokumenten sollten als Kopie dem Akt beiliegen - falls in der Abteilung der Check am Bildschirm erfolgt, kann dies entfallen.</b>   |
| <b>Klassifikation</b><br><input checked="" type="checkbox"/> Klassifikation der <b>Erfindung</b> (des konkreten Antragsgegenstands) <input type="checkbox"/> EC (für UPP-Akten)<br><input type="checkbox"/> Klassifikation <b>zusätzlicher Informationen</b> // Anm.:   |
| <b>Recherche</b><br><input type="checkbox"/> <b>zitierte Dokumente</b> berücksichtigt (combi) / <input type="checkbox"/> älterer <b>RB</b> vorhanden (PCT / EP / DE / UK ...)?<br>Bei der Online-Recherche berücksichtigte <b>Klassifikationssysteme</b> :<br><input checked="" type="checkbox"/> <b>IPC</b> / <input checked="" type="checkbox"/> <b>ECLA</b> / <input type="checkbox"/> <b>ICOS</b> / <input checked="" type="checkbox"/> <b>FICLA</b> / <input type="checkbox"/> <b>F-Terms</b> / <input type="checkbox"/> <b>USCLA</b> / <input type="checkbox"/> andere:<br>Bei der Online-Recherche berücksichtigte <b>Datenbank(en)</b> :<br><input checked="" type="checkbox"/> <b>EPODOC</b> / <input type="checkbox"/> <b>WPI</b> / <input checked="" type="checkbox"/> <b>TXTnn</b> / <input type="checkbox"/> <b>INSPEC</b> / <input type="checkbox"/> <b>IEEE</b> / <input type="checkbox"/> andere:<br><input type="checkbox"/> schriftliche <b>Merkmalsanalyse</b> in der Beilage (nicht zwingend)<br><input type="checkbox"/> <b>Strategie (ist jedenfalls beizulegen!</b> - ggf. Vorbereitung, <b>Search History</b> <sup>2</sup> , Kommentare)<br>Papierprüfstoff berücksichtigt <input type="checkbox"/> nein / <input type="checkbox"/> ja, und zwar:<br><input type="checkbox"/> <b>combi</b> zum letzten Ergebnis / Anm.: |

3. **Bewertung** der zitierten Dokumente

|   |
|---|
| <b>Bedeutung der Kategorie bei X-Bewertung</b><br><input checked="" type="checkbox"/> <b>Neuheit</b> abzusprechen (alle Merkmale d. Anspr. im Vorhalt)<br><input type="checkbox"/> <b>Erfindungshöhe</b> in Frage gestellt (z.B. triviale Merkmale) zu Anspr. |
| <b>Erläuterungen / Begründung</b>   |

圖 19.自我檢查表範例<sup>111</sup>

<sup>111</sup> 參照網址為 [http://www.wipo.int/edocs/mdocs/pct/en/pct\\_mia\\_15/pct\\_mia\\_15\\_at\\_quality.pdf](http://www.wipo.int/edocs/mdocs/pct/en/pct_mia_15/pct_mia_15_at_quality.pdf)



## 第四章 心得及建議

### 一、奧地利專利法之規定嚴謹且詳盡

奧地利之司法體系以羅馬法為基礎，屬於大陸法系，而其專利法之體系架構與德國類似，均將發明專利、新型專利及設計專利獨立立法，且均屬於行政及民事侵權二元制，分別由不同之法院系統管轄。奧地利與德國之發明專利法的架構亦類似，奧地利發明專利法之各章架構為下列之順序：總則、專利專責機關與專利合作機構、程序、專利侵權與需要之資訊及生物專利監控委員會，其中除專利合作條約相關及生物專利監控這二者，我國沒有相關規定外，總則部分則與我國專利法規定相近，主要為專利要件及專利權之相關規定。不過，關於專利專責機關之組織架構、爭議案件審查之組織架構、申訴案件審查之組織架構、申訴程序以及專利侵權行為與救濟等，我國專利法則較無類似之規定。奧地利之發明專利法體系主要是將各階段與專利相關之事項，均規定於專利法中，而我國之專利法則因為同時規範發明專利、新型專利及設計專利，對於組織、侵權行為及救濟程序等，則較無法於專利法中詳盡規範，須參照組織法及其他一般法之相關規定。因此，未來我國專利法之修訂，或許可以考慮採取與奧地利及德國發明專利法類似方式，將各階段與專利相關之事項，均規定於專利法中，另將新型專利及設計專利獨立立法，而與發明專利相同之部分則採用準用之規定。

### 二、奧地利專利局之品質管理架構完善

奧地利專利局之品質管理系統，透過維持一定數量及素質之審查人員，以及循環之內部品質確認系統，建立完善之品質管理架構。尤其是內部品質確認系統，包含自我檢查、同事檢查及隨機檢查，建構完整之品質稽核及溝通方式，或可提供我國建構品質管理架構的參考。此外，由於奧地利專利局係專利合作條約下少數幾個國際機構，可以完全提供國際檢索報告(ISR)、國際初步審查報告(IPER)以及補充國際檢索報告(SISR)，可證實其品質管理架構已充分符合國



際之要求，應足以為我國參考之指標。

### 三、部分法律實體之制度具有彈性且提供優良之服務品質及效率

依據本文第二章第七節顯示之數據，與目前世界各國專利申請數量之比較，可知奧地利之專利申請數量及註冊數量均不高，且奧地利專利局本身即擁有約 100 位專利審查人員，可以理解設置「serv.ip」公司之主要目的，並非用以減輕專利局本身之審查負擔，而是希望提供社會大眾快速獲得所需專利資訊之服務。因此，品質及效率是「serv.ip」公司最重要之要求，而透過實地訪談內部人員提供之資訊，其表示「serv.ip」公司提供服務之對象，不僅包含奧地利之個人或公司，亦包含其他國家之專利商標局，例如新加坡、法國、澳大利亞、丹麥……等，可以顯示其提供之服務的品質深受肯定。此外，「serv.ip」公司所作之專利侵權檢索報告，係申請人於專利侵權訴訟中提供法院之重要證據，亦可間接證實「serv.ip」公司提供之服務的品質。

根據「serv.ip」公司之內部人員表示，其提供專利檢索服務之成員除公司的正職員工外，尚包含專利局本身之審查人員兼職，還有其他公司或組織之兼職人員，主要目的為尋求專精於個案之技術領域的人員，如果完全沒有適合之技術領域的人員，則該個案將不會接受申請，反映其設置為私營公司之彈性優點，且其許多正職員工亦曾經於專利局本身工作過，相互交流十分頻繁。此外，為反映員工之工作量，其依案件之困難度及複雜度，大概歸類成三個等級，第一等級為一般專利之檢索，第二等級為專利有效性之檢索，第三等級為專利侵權之檢索，以確實管理員工之工作量。

由於我國規劃成立「財團法人智慧財產事務中心」，協助處理專利檢索等非核心審查業務，參考奧地利設置「serv.ip」公司之實例，須注重品質、效率及彈性，品質為獲得社會大眾肯定之不二條件，而效率及彈性係非官方機構應發揮之重要優點。如果未來我國專利積案之情形較為減輕之後，或許可以朝為世界其他國家提供檢索服務之目標努力。

附件：奧地利發明專利法英譯