

# 인터넷상의 지식재산권침해 대응방안

## 1. 난제 및 해결방안

인터넷상의 권리보호가 어려운 이유는 인터넷만의 고유한 특징이 있기 때문이다 .  
아시다시피 인터넷은 중앙통제시스템이 없고 강제적인 실명인증이 없을 뿐만 아니라  
정확하게 거래할 수 있는 메커니즘이 없는 개방된 공간이다 . 이로 인해  
인터넷상의 지식재산권 보호에는 다음과 같은 난제가 존재한다.

**난제 1:** 권리침해자의 신분과 주소를 확정하기 어려움.

**난제 2:** 동일한 권리침해 행위가 중복하여 발생하는 경우가 많음.

**난제 3:** 권리침해 관련 인터넷 정보가 삭제되어 필요한 증거를 수집할 수 없음.

실무상에서 위 난제의 해결을 위해 경상적으로 사용되는 방법 및 조치는 다음과 같다.

### 1) 난제 1 에 관한 해결방법 및 조치

- 권리침해 사이트의 실명인증정보를 조회함
- 권리침해 사이트의 경영자 , 도메인 WHOIS 정보 , ICP 등록 및 비치 정보 등  
간접적인 정보를 조회함
- 거래상대자로 위장하여 권리침해자와의 연락을 통해 관련 정보를 획득함
- 인터넷 서비스제공자에게 관련 권리침해자의 정보 제공을 요청함

### 2) 난제 2 에 관한 해결방법 및 조치

- 도메인이름이 권리침해자에 의해 선점당하였을 경우에는  
국제인터넷주소관리기구(ICANN)에서 제정한 <통일 도메인이름 분쟁해결 정책> (Uniform  
Domain-Name Dispute-Resolution Policy)에 의해 분쟁해결기구를 통하여 해당  
도메인이름의 취소 혹은 명의이전을 청구할 수 있음
- 짝퉁제품 등 권리침해제품을 경상적 또는 대량적으로 판매하는 권리침해자에  
대해서는 손해배상 민사소송을 제기하여 그 불법행위로 인해 치러야 하는 대가를 높임

-인터넷 서비스제공자가 운영하는 인터넷 플랫폼에 권리침해 정보가 경상적으로 게재될 경우에는 해당 인터넷 서비스제공자에 공식적으로 요청하여 해당 불법정보의 삭제 및 모니터링 관련 메커니즘을 수립함

### **3) 난제 3 에 관한 해결방법 및 조치**

-인터넷상의 정보는 변동성이 크다는 특성 상, 권리침해행위의 발생 시점에 공증 등 방식으로 증거를 확보하는 것이 필요함. 즉, 제 3 자가 게재한 인터넷 정보는 변경 또는 삭제될 가능성이 상대적으로 적지만, 권리침해인이 직접 게재한 인터넷 정보의 경우에는 수시로 변경 또는 삭제될 가능성이 있기 때문에 권리자가 행정단속, 손해배상 민사소송 등 법적 조치를 강구하기 전에 중국 내 공정부서의 공증절차에 의해 해당 증거를 확보할 필요가 있음.

## **2. 주요한 보호수단**

인터넷상에서 자신의 지식재산권이 침해 당하고 있는 사실을 발견하였을 경우에는 주요하게 다음과 같은 보호수단을 이용할 수 있다.

### **1) 변호사 경고장 발송**

중국에서 권리침해자에게 변호사경고장을 발송하는 것은 자력구제방식의 일종에 불과하며 직접적인 구속력은 없지만, 권리침해자가 변호사경고장을 수령한 후에도 여전히 침해행위를 정지하지 아니하였을 경우에는 손해배상 민사소송 등 후속 법률절차에 있어서 법원 등 유권기관이 권리침해자에게 중대한 고의 또는 악의가 있다고 인정할 가능성이 크며, 권리침해자가 치러야 하는 대가도 상응하게 무거워질 수 있다. 단, 변호사경고장을 발송한 후 권리침해자가 경고장의 내용을 받아들이지 않고 아울러 권리자도 일정한 기한 내에 법원 등 유권기관에서 민사소송·행정단속 등 법적절차를 추진하지 아니하였을 경우, 권리침해자는 권리자를 상대로 권리불침해 확인소송을 제기할 수도 있다는 점에 유의할 필요가 있다 .

## 2) 인터넷 서비스제공자의 협력

중국에서도 인터넷 서비스제공자에 대해 <피난처의 원칙>을 적용하고 있다. <피난처의 원칙>은 중국 입법기관이 미국 디지털 밀레니엄 저작권법(DMCA) 상의 <통지 후 전송 중단 조치>(notice and take down)를 참고하여 제정한 온라인 서비스제공자의 면책원칙을 말한다.

구체적으로 <중화인민공화국 권리침해책임법> 제 36 조의 규정에 의하면, 인터넷 사용자가 인터넷 서비스를 이용하여 권리침해행위를 실시하였을 경우, 피권리침해자는 인터넷 서비스제공자에게 통지하여 삭제, 폐쇄, 링크 차단 등 필요한 조치를 강구할 것을 요구할 수 있으며, 인터넷 서비스제공자가 관련 통지를 접수한 후 적시에 필요한 조치를 강구하지 아니하였을 경우는 확대된 부분의 손해에 대해 당해 인터넷 사용자와 함께 연대책임을 부담하여야 한다.

## 3) 행정부서에 의한 단속

인터넷상에서 지식재산권 침해행위를 실시한 권리침해자의 신분을 확정할 수 있을 경우에는 공상행정관리부서, 특허업무관리부서 등 관할정부부서에 행정단속을 신청할 수 있다.

예컨대, 공상행정관리부서에서 등록상표전용권 침해행위가 성립된다고 인정할 경우에는 권리침해 행위를 즉시 정지하도록 명하고, 권리침해 상품 및 주요하게 권리침해 상품의 제조에 사용하였거나 등록상표 표장을 위조하는데 사용한 도구를 몰수, 소각함과 동시에 권리침해자에게 일정한 금액의 벌금을 부과할 수 있으며, 특허업무관리부서에서 특허권 침해행위가 성립된다고 인정할 경우에는 침해행위의 정지를 명할 수 있다.

단, 저작권 침해행위에 대해서는 해당 행위가 저작권자의 권리뿐만 아니라 공중의 이익에도 손해를 초래하였을 경우에 한하여 저작권행정관리부서에서 행정단속을 진행할 수 있으나, 어떤 침해행위가 공중의 이익에 손해를 초래하는 행위에 해당하는지에 대한 법률상의 해석이 아주 애매하기에 저작권 침해행위에 대한 행정단속은 사실상 어려운 면이 있다.

그밖에, 중국 통신관련 법률의 규정에 의하면 중국기업이나 개인이 중국 내에서 인터넷 정보서비스를 제공함에 있어서는 반드시 통신관리부서에 ICP 등록 또는 비치 절차를 밟아야 하지만, 지식재산권침해 정보를 게재한 사이트를 운영할 경우에는 정부부서의 관리감독을 면하기 위하여 일반적으로 위 절차를 밟지 않는 경우가 많은 바, 이는 중국

관련 법률의 규정에 저촉되는 행위에 해당한다. 따라서 상술한 경우, 권리자는 통신관리부서에 당해 위법행위를 고발하여 관련 사이트의 폐쇄 또는 링크를 차단시킴으로써 권리침해행위를 제재하는 목적을 달성할 수 있다.

행정단속은 상대적으로 짧은 기한 내에 인터넷상의 지식재산권 침해행위를 제재하는 장점은 있으나, 권리자가 권리침해로 인해 초래 받은 손실을 보상받기 위해서는 별도로 민사송을 제기하여야 한다.

#### **4) 민사소송**

아시다시피 민사소송은 현재까지 인터넷 상의 지식재산권침해 분쟁을 해결하는 가장 주요한 법률수단으로서, 증거보전·가처분·권리침해정지·손해배상·영향제거 등 다양한 구제조치가 포함된다.

특히 일정한 규모가 있는 중국기업의 경우에는 타인의 지식재산권 침해로 인한 민사소송에 의해 치러야 하는 경제적 대가 및 사회적 이미지의 훼손을 고려하여서라도 과도한 침해행위를 자제하는 경우가 많다.

단, 지식재산권침해 관련 민사소송은 절차가 엄격하고 증거에 대한 요구가 높으며 행정단속에 비해 엄청 긴 시간이 필요하다는 단점이 존재한다.