

主 文

本件上告を棄却する。

上告費用は上告人の負担とする。

理 由

上告代理人米川耕一, 同永島賢也, 同鈴木謙吾, 同櫻井滋規, 同保坂光彦, 同大泉健志の上告受理申立て理由について

1 原審が適法に確定した事実関係の概要等は, 次のとおりである。

(1) 英国法人D (以下「D社」という。)は, 第1審判決別紙商標目録一記載の構成から成る商標につき, 指定商品を「被服, 布製身回品, 寝具類」とする登録第650248号 (昭和39年8月17日設定登録) の商標権を有し, 同目録二記載の構成から成る商標につき, 指定商品を「被服 (運動用特殊被服を除く), 布製身回品 (他の類に属するものを除く), 寝具類 (寝台を除く)」とする登録第1404275号 (昭和55年1月31日設定登録) の商標権を有していた (以下, 両商標を併せて「本件登録商標」といい, 両商標権を併せて「本件商標権」という。)。 本件登録商標は, 世界的に著名なブランドである「F」の商標であり, D社は, シンガポール共和国, マレーシア, ブルネイ・ダルサラーム国, インドネシア共和国及び中華人民共和国を含む世界110か国において, 本件登録商標と実質的に同一の商標を含む一連のF商標について商標権を有していた。

被上告人B1株式会社 (以下「被上告人B1」という。)の100%子会社である英国法人E (以下「E社」という。)は, 平成7年11月29日, D社が有する我が国以外のすべてのF商標についての商標権を承継した。我が国においては, 被上告人B1が, 専用使用権を有していたところ, 平成8年1月25日, D社から本件商標権の譲渡を受け, 同年5月27日, その登録を了して商標権者となった。

(2) 上告人は, 平成8年3月ころから7月ころまで, 本件登録商標と同一の第

1 審判決別紙標章目録一及び二記載の標章（以下、併せて「本件標章」という。）が付された中国製ポロシャツ（品番M1200。以下「本件商品」という。）を輸入し、同年6月以降我が国内で販売した。本件商品は、シンガポール法人G（以下「G社」という。）が、中華人民共和国にある工場に発注して下請製造させ、シンガポール法人Hを経て、上告人が輸入したものである。

(3) G社は、D社から、平成6年4月1日から3年間、本件登録商標と同一の商標の使用につき許諾を受けていた（以下、D社とG社間の使用許諾契約を「本件契約」という。）。なお、本件契約上の許諾者の地位は、平成7年11月29日、E社に移転した。

本件契約には、次の条項（以下「本件許諾条項」という。）がある。

ア D社は、G社に対し、契約地域であるシンガポール共和国、マレーシア、ブルネイ・ダルサラーム国及びインドネシア共和国において、契約品を製造、販売及び頒布し、契約地域内で契約品につき本件登録商標と同一の商標を使用すること等を許諾する。なお、契約品とは、上記商標が付され、D社の仕様に従い製造されたスポーツウェア及びレジャーウェア製品をいう（1条、2条）。

イ G社は、D社の書面による事前同意なく、契約品の製造、仕上げ又は梱包の下請につき、いかなる取決めも行わないことを約する。G社がD社に対して下請業者に関するすべての関連事実又は事項に関し完全な情報を与えるとともに、下請業者が、本件契約の下で規定される仕様及び品質基準を遵守、履行し、それらに関連するすべての情報を秘密に保持することについて、D社の代理人がチェックするために、D社に対して同じ便宜を与えることを承諾することの約束を下請業者から取り付ける限り、D社の同意が不合理に留保されることはない（4条）。

(4) 本件商品は、G社が、D社の同意なく、契約地域外である中華人民共和国にある工場に下請製造させたものであり、G社の行為は、本件許諾条項に違反する。

(5) 被上告人B 1は、被上告人株式会社B 2新聞社発行のB 2新聞に、本件商品等が偽造であるなどという広告を掲載し、本件商品等に関し関税込率法所定の輸入禁制品の認定手続の申立てをし、さらに本件商品の販売につき商標権侵害を理由とする告訴を行った。

2 本件は、上告人が被上告人らに対し、前記1(5)記載の被上告人らの行為が営業を妨害し又は信用を害するものであると主張して、民法709条に基づき、損害賠償等を請求したのに対し、被上告人B 1が上告人に対し、前記1(2)記載の上告人の行為が本件商標権の侵害に当たると主張して、同条に基づき、損害賠償等を請求する事案である。

上告人は、本件商品の輸入がいわゆる真正商品の並行輸入として違法性を欠くなどと主張した。

3 商標権者以外の者が、我が国における商標権の指定商品と同一の商品につき、その登録商標と同一の商標を付したものを輸入する行為は、許諾を受けない限り、商標権を侵害する(商標法2条3項、25条)。しかし、【要旨1】そのような商品の輸入であっても、(1) 当該商標が外国における商標権者又は当該商標権者から使用許諾を受けた者により適法に付されたものであり、(2) 当該外国における商標権者と我が国の商標権者とが同一人であるか又は法律的若しくは経済的に同一人と同視し得るような関係があることにより、当該商標が我が国の登録商標と同一の出所を表示するものであって、(3) 我が国の商標権者が直接的に又は間接的に当該商品の品質管理を行い得る立場にあることから、当該商品と我が国の商標権者が登録商標を付した商品とが当該登録商標の保証する品質において実質的に差異がないと評価される場合には、いわゆる真正商品の並行輸入として、商標権侵害としての実質的違法性を欠くものと解するのが相当である。けだし、商標法は、「商標を保護することにより、商標の使用をする者の業務上の信用の維持を図り、もつ

て産業の発達に寄与し、あわせて需要者の利益を保護することを目的とする」ものであるところ（同法1条）、上記各要件を満たすいわゆる真正商品の並行輸入は、商標の機能である出所表示機能及び品質保証機能を害することがなく、商標の使用をする者の業務上の信用及び需要者の利益を損なわず、実質的に違法性がないといえることができるからである。

4 これを本件について見るに、前記事実によれば、本件商品は、シンガポール共和国外3か国において本件登録商標と同一の商標の使用許諾を受けたG社が、商標権者の同意なく、契約地域外である中華人民共和国にある工場に下請製造させたものであり、本件契約の本件許諾条項に定められた許諾の範囲を逸脱して製造され本件標章が付されたものであって、商標の出所表示機能を害するものである。

また、本件許諾条項中の製造国の制限及び下請の制限は、商標権者が商品に対する品質を管理して品質保証機能を十全ならしめる上で極めて重要である。これらの制限に違反して製造され本件標章が付された本件商品は、商標権者による品質管理が及ばず、本件商品と被上告人B1が本件登録商標を付して流通に置いた商品とが、本件登録商標が保証する品質において実質的に差異を生ずる可能性があり、商標の品質保証機能が害されるおそれがある。

したがって、このような商品の輸入を認めると、本件登録商標を使用するD社及び被上告人B1が築き上げた、「F」のブランドに対する業務上の信用が損なわれかねない。また、需要者は、いわゆる並行輸入品に対し、商標権者が登録商標を付して流通に置いた商品と出所及び品質において同一の商品を購入することができる旨信頼しているところ、上記各制限に違反した本件商品の輸入を認めると、需要者の信頼に反する結果となるおそれがある。

【要旨2】以上によれば、本件商品の輸入は、いわゆる真正商品の並行輸入と認められないから、実質的違法性を欠くということとはできない。

また、輸入業者は、輸入申告の際に輸入商品の製造地を明らかにする必要があるから（関税法67条、関税法施行令59条1項2号）、外国における商標権者自身ではなく、同人から使用許諾を受けた者が我が国における登録商標と同一の商標を付した商品を輸入する場合には、少なくとも、使用許諾契約上、被許諾者が製造国において当該商品を製造し当該商標を付することができる権原を有することを確認した上で当該商品を輸入すべきである。上記義務を尽くした上で本件商品を輸入したことの立証のない上告人につき、過失の推定（商標法39条において準用する特許法103条）を覆すことはできない。

5 以上によれば、上告人の本件商品の輸入販売行為が本件商標権を侵害するとして、上告人の請求を棄却し、被上告人B1の請求を一部認容すべきものとした原審の判断は、正当として是認することができる。論旨は採用することができない。

よって、裁判官全員一致の意見で、主文のとおり判決する。

(裁判長裁判官 横尾和子 裁判官 深澤武久 裁判官 甲斐中辰夫 裁判官 泉  
徳治 裁判官 島田仁郎)

(別 紙)

# ＜最判H15.2.27「フレッドペリ」事件＞

## 英国法人E

我が国以外のすべてのE商標  
に2112の商標権を譲渡した

## 英国法人D

我が国の商標権を  
譲渡した

使用許諾

## シンガポール法人G

D社と同業の  
下請製造会社

## 株式会社B1

(もともとの専用使用権者)  
であった

## 中国の工場

## 民709等

民709等

## 広告人

## シンガポール法人H

本件標章の付した  
中国製ボクサーズ(本件商品)  
を輸入(2件3項2号、25条)

テープコード

--	--	--

商標出願  
公 告 昭 39-9781

公告 昭 39. 4.30

出願 昭 38. 3. 8 商願 昭 38-7922

出願人 旭化成工業株式会社 大阪市北区堂島浜  
通1の25番地1 代表者 宮崎輝

指定商品 17 被服、布製身回品、寝具類

ハイロンミー  
HIROMMY

商標出願  
公 告 昭 39-9782

公告 昭 39. 4.30

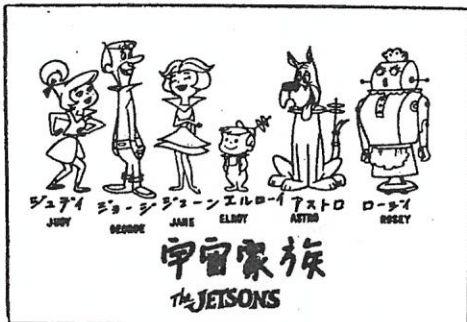
出願 昭 38. 3. 8 商願 昭 38-7944

連合商標登録番号 616239,626494

出願人 スクリーン、ジェムス、インコーポレー  
テッド アメリカ合衆国ニューヨーク州ニュー  
ヨーク市フィフスアベニュー711 代表者 ベン  
ソン、エイチ、ピガン

代理人弁理士 浅村成久 外3名

指定商品 17 被服、布製身回品、寝具類



商標出願  
公 告 昭 39-9783

公告 昭 39. 4.30

出願 昭 38. 3. 8 商願 昭 38-7948

出願人 フレツド、ペリイ、スポーツウェア、リ  
ミテツド イギリス国ロンドン、エヌ18エド  
モントン、ブライドポートロード 代表者 レス  
リー、ニコルソン、ウォーカー

代理人弁理士 浅村成久 外3名

指定商品 17 被服、布製身回品、寝具類



商登 650248号

商標出願  
公 告 昭 39-9784

公告 昭 39. 4.30

出願 昭 38. 3.11 商願 昭 38-8046

出願人 株式会社東京ヤラクス館 東京都中央区  
銀座東2の9 代表者 白木三雄

代理人弁理士 黒川美雄

指定商品 17 被服

SILNEN  
シルネン

日本国特許庁

商 標 公 告

商標出願昭 54-13537  
公 告

公 告 昭 54. 3.27

商 願 昭 43 - 47319

出 願 昭 43. 7.12

出願人 ロールス・ロイス・リミテッド  
イギリス国ロンドン市エスダブリュー1  
イー6エイテイー・バツキンガム・ゲイ  
ト65番

代理人 弁理士 湯浅恭三 外2名

指定商品 17 被服、布製身回品、寝具類

商標出願昭  
公 告

公 告 昭

商 願 昭

出 願 昭

出願人 株  
郡

代理人 弁  
指定商品

ROLLS-ROYCE

商標出願昭 54-13538  
公 告

公 告 昭 54. 3.27

商 願 昭 43 - 72945

出 願 昭 43.10.12

出願人 フレッド・ベリー・スポーツウエア・リ  
ミテッド  
イギリス国ロンドン・エヌ18エドモン  
トン・ブリッドポート・ロード

代理人 弁理士 浅村成久 外3名

指定商品 17 被服(運動用特殊被服を除く)

布製身回品(他の類に属するものを除く)寝具

類(寝台を除く)

商標出願昭  
公 告

公 告 昭

商 願 昭

出 願 昭

連合商標

出願人 株  
大

代理人 弁  
指定商品

商登1404275号

FRED PERRY

E.

## 【過去問】 [H17 商標法 問題]

イギリスの法人甲は、商品「シャツ」に「OCEANS」の商標を付しイギリス国内で販売しており、その商標は、イギリスとシンガポールで甲が商標登録を受け、イギリスで著名となっている。

乙は、甲の上記商品を日本に独占的に輸入し販売することを企図し2001年1月、甲にその旨申し入れたが、後述の丙との間で既に輸入総代理店契約を締結済みであるとの理由で断られた。そこで、乙は、同年2月、甲に無断で、商標「OCEANS」に類似する商標「オーシャン2」について「シャツ」を指定商品とする商標登録出願を日本にし、2002年6月に商標登録を受けた。

丙は、甲との間で、甲の上記商品について日本での輸入総代理店契約を締結し、2001年1月以降、商標「OCEANS」が付された「シャツ」を甲から輸入し、販売するとともに、同年3月には、甲の了承を得て、商標「OCEANS」について「シャツ」を指定商品とする商標登録出願を日本にした。そして、商標「OCEANS」は、2001年12月末には、甲の商品を表示するものとして日本国内で広く知られるに至った。

これに対し、乙は、丙による販売が好調であることを認識し、2003年1月以降、商標「OCEANS」が付されている「シャツ」（以下「本件シャツ」という。）をシンガポールの法人丁から輸入し、日本で販売している。しかし、本件シャツは、丁が甲と締結した商標「OCEANS」のライセンス契約における製造地及び下請による製造を制限する条項に違反して製造されているものであった。

この場合2005年7月3日を基準として以下の設問(1)から(3)について、設問の番号を明示して答えよ。

なお、解答に際しては、マドリッド協定の議定書に基づく特例は考慮しなくてよい。

設問(1) 丙は、乙の商標権を消滅させるために、特許庁に対してどのような手続きをとることができるか。

設問(2) 丙は、商標「OCEANS」について商標登録を受けることができるか。仮に、拒絶理由が存する場合には、その拒絶理由を商標法の条文に則して説明した上で、丙は、いかにすれば、商標登録を受けることができるかについても述べよ。

設問(3) 丙が商標「OCEANS」について商標登録を受けることができた場合、丙は、乙に対して、本件シャツの輸入及び販売行為を差し止めることができるか。並行輸入が商標権侵害としての違法性を欠くとされる場合の要件を説明した上で、乙がそれを理由に丙の商標権の侵害ではないと抗弁することが可能かについても述べよ。

【100点】

テープコード

--	--	--

## 令和7年度弁理士試験論文式筆記試験問題

〔商標〕

## 【問題Ⅰ】

商標権の消滅原因に関し、以下の設問に答えよ。

ただし、解答に際してマドリッド協定の議定書に基づく特例は、考慮しなくてよい。

- 1 登録しなければ商標権の消滅の効力が生じない商標権の消滅原因について、説明せよ。
- 2 上記1以外の商標権の消滅原因について、説明せよ。

【40点】

## 【問題Ⅱ】

マドリッド協定議定書の締約国であるX国の法人である甲は、世界的に有名な化粧品メーカーであり、X国における指定商品「化粧品、香料」に係る商標イについての商標登録を基礎とし、同議定書第3条(4)に基づく国際登録を2020年12月23日に受け、その際、日本国やY国を指定する領域指定をしていた。当該領域指定に基づき、日本国では2022年1月22日に設定登録がされた。現在を基準として以下の各設問に答えよ。

ただし、各設問はそれぞれ独立しているものとし、各設問に示されていない事実をあえて仮定して論じる必要はない。

1 甲は、商標イが付された化粧品をX国で製造し、日本国に輸入して販売していた。日本国の輸入業者である乙は、当該化粧品の日本国での価格が高価であることから、安価で輸入して販売できないかと考え調査したところ、丙が、Y国で、甲から化粧品についての商標イの使用許諾を受けて化粧品を製造し、安価で販売していることを知るに至った。そこで、乙は、丙から商標イを付した化粧品を購入することとし、当該化粧品のY国から日本国への輸入を開始した。

乙の輸入行為が甲の商標権の侵害を構成するか、以下の(1)及び(2)のそれぞれの場合について、その理由とともに述べよ。

- (1) 丙が甲との商標イに係る使用許諾契約に従ってY国で当該化粧品の製造及び販売をしていた場合
- (2) 丙が、甲の同意を得ずに、甲との商標イに係る使用許諾契約の製造国制限条項及び下請制限条項に違反して、人件費の安いZ国で下請業者に製造させた当該化粧品をY国で販売していた場合

テープコード

--	--	--