



# 網路智慧財產權

---

林正杰 律師

[c2707@ms28.hinet.net](mailto:c2707@ms28.hinet.net)



## 虛擬世界不等於實體世界？

---

- 網路上就智慧財產權等法律之遵守，與實體世界並無不同。



# 網路的特性

---

- 便利性
- 匿名性
- 無國界
- 即時性
- 互動性



# YouTube 案

---

- YouTube提供分享平台，供公眾自由上傳影片，與他人分享， YouTube則由網友每次欣賞影片之點擊次數，對網站上刊登廣告之廠商收取廣告費用，作為網站營運之部分收入。
- 2006年底Google以1億6千5百萬美元併購YouTube。
- 據報載預測2013年YouTube靠廣告創造56億美元之營收，2019年營收增加為151.5億美元。



# YouTube 案

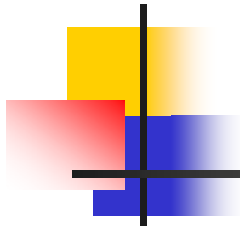
---

- **影片著作權人**：主張YouTube變相鼓勵網友非法上傳影音至網路供人瀏覽，應負共同侵害著作權之責任。
- **YouTube**：已遵守DMCA之免責規定，陸續刪除不法影音，但成效有限。並已於網頁上呼籲網友不要任意上傳未經授權之影音檔案。如每一影音皆需經事先授權，始能於網路流通，將嚴重限制網路迅速、互動之特性。
- **影片著作權人**： YouTube應以過濾程式技術，遏止非法上傳影音之不法行為。



## 40歲的Hello Kitty

- Hello Kitty，或稱為凱蒂貓，是日本的三麗鷗公司於1974年所創作的卡通人物。Hello Kitty的相關商品通常是以明亮的粉紅色的一隻左耳上有紅色蝴蝶結的白色卡通小貓 Hello Kitty形象出現。刻意忽略嘴巴部分的Hello Kitty商標自1976年註冊以來，現已廣為人知。2019年全球IP營收800萬美元，全球第二。
- 授權商品達5萬多種，行銷130萬以上國家。





Hello Kitty



Patty & Jimmy



Little Twin Stars



Kerobi



My Melody



Sugarbunnies



Charmmykitty



Minna No Tabo



KUROMI



Pom Pom Purin



SHINKANSEN



Gudetama



Cinnamoroll



Cinnamon Angels



Bad Badtz-maru



Jewelpet



# HELLO KITTY授權商品



# HELLO KITTY授權商品

- Hello Kitty創造66.6萬張信用卡旋風-誠泰銀行



# HELLO KITTY授權商品



# HELLO KITTY授權商品







## 智慧財產權之範圍

- 智慧財產權(Intellectual property rights, IPR)，包含範圍相當廣泛，除傳統所認識之專利、商標、著作權外，尚包括積體電路布局、營業秘密、公平交易、植物種苗、商號名稱等，可謂涵蓋主要產業與文化發產的重要保護。



# 智慧財產權之類型

---

- 以促進文化發展為目的：
  - 著作權、鄰接權、設計專利
- 以促進技術進步為目的：
  - 發明、新型專利、積體電路布局
- 以維護競爭秩序為目的：
  - 商標、商號名稱、地理標示、不正競爭之防止



# 各智慧財產權之獨占性

## 專利權>商標權>著作權>營業秘密

1. 專利權：同一技術只能給與一個專利
2. 商標權：同一圖樣，除著名商標外，若無混淆誤認之虞，容許不同人註冊於非類似之商品或服務上
3. 著作權：只要不涉及抄襲，縱數人分別完成內容相同之著作，都分別享有著作權之保護
4. 營業秘密：只要營業秘密非以不正方法取得，縱各自擁有相同營業秘密，且符合保護要件，皆能受營業秘密法之保護。



# 各智慧財產權之保護原則

---

- 著作權：創作保護主義
- 商標權：註冊保護主義
- 專利權：
  1. 發明專利-實體審查
  2. 新型專利-形式審查
  3. 設計專利-實體審查
- 營業秘密
- 其他智慧財產權





# 如何自創品牌-商標

---

- 註冊主義-非「使用主義」。
- 屬地主義-註冊後祇於「中華民國」境內享有專用權。
- 商標之範圍-文字、圖形、記號、顏色、立體形狀、動態、全像圖、聲音或其聯合式。
- 須指定欲專用之商品類別-目前有45類。



## 如何自創品牌-商標(續)

- 商標須具「特別顯著性」如：簡單線條、常用成語、流行標語、單純姓氏等，皆不符合。
- 商標之消極要件：
  - 1.不能與他人於同一或類似商品之商標相同或近似。
  - 2.不能有欺罔公眾或使公眾誤信之虞。
  - 3.不能係表示商品之形狀、品質、功用、或其他說明者。
  - 4.不能有妨害公共秩序或善良風俗之情事。



## 廣告詞變「商標」？

- 「揪甘心」、「殺很大」、「天然a尚好」、「科技始終來自人性」、「喜歡嗎？爸爸買給你」、「認真的女人最美麗」、「你可以再靠近一點」、「不在乎天長地久，只在乎曾經擁有」。



## 商標的使用

---

- 不得自行變換商標或加附記
- 不得繼續停止商標使用滿三年
- 不要成為所指定商品或服務之通用標章、名稱或形狀
- 使用結果不得侵害他人著作權、專利權或其他權利
- 屆滿前後六個月間記得申請延展



## 商標的使用(續)

---

- 不受他人商標權效力拘束之情形：
  - 以善意且合理之使用方法，表示自己名稱、形狀、品質、功用、產地或商品、服務之說明
  - 商品、服務之立體形狀為功能性所必要
  - 在他人商標註冊申請日前，善意使用相同或近似之商標



# 專利－研發成果的保護

- 登記主義、屬地主義。
- 發明：利用自然法則技術思想之創作（實體審查）。
- 新型：對物品之形狀、構造或組合之創作。（93.7.1改採形式審查）。
- 設計：對物品全部或部分之形狀、花紋、色彩或其結合，透過視覺訴求之創作。應用於物品之電腦圖像及圖形化使用者介面（實體審查）。



# 專利要件

---

## ■ 專利三要件：

1. 產業上利用性(實用性)。
2. 新穎性(非習知技術，絕對新穎性)。
3. 進步性(非顯而易知性)：行政訴訟爭議最多。

## ■ 充分揭露要件與可據以實施要件。

## ■ 書面說明、最佳實施態樣要件。



## 不予專利之標的

- 動、植物及生產動、植物之主要生物學方法。  
但微生物學之生產方法，不在此限(發明)。
- 人體或動物疾病之診斷、治療或外科手術方法(發明)。
- 非屬物品形狀、構造或組合者(新型)
- 純功能性設計之物品造形、純藝術創作或美術工藝品、積體電路電路布局及電子電路布局(設計)。
- 妨害公共秩序、善良風俗者。





# 專利申請權及專利權-歸屬

## 1. 職務上完成-

原則：歸屬僱用人，但應支付受僱人適當報酬。

例外：依契約約定。

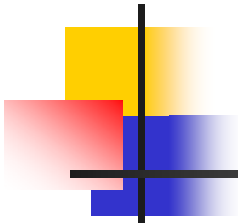
## 2. 非職務上完成-原則：歸屬受僱人。

- 但係利用僱用人資源或經驗完成者-僱用人支付合理報酬後，得實施該專利。
- 受僱人應以書面通知僱用人，僱用人於6個月內未為反對之表示者，不得再主張為職務上發明。

## 3. 出資聘人完成-原則：依雙方契約約定。

- 未約定時：歸發明人，但出資人得實施該專利。

## 4. 約定受僱人不得享有專利權益者，約定無效。



# 新型專利-行使權利

- 申請「新型專利技術報告」：
  - 任何人得向智慧財產局申請。
  - 技術報告非行政處分，不能對其提出行政救濟。就新型專利是否應被撤銷，仍須由提起舉發來確認。
  - 敘明有專利侵害時，技術報告應於6個月內完成，否則為1年。
- 進行警告、訴訟-應提示「新型專利技術報告」，否則應負損害賠償之責。



## 專利侵權之抗辯

---

- 質疑專利有效性-提出舉發、調查發明人是否為真正發明人。
- 質疑申請專利範圍是否過於廣泛。
- 就是否侵權詢問專業意見。
- 調查專利權人之產品或包裝上是否標示專利證書號數。

# 大師作品





“大師” - 就是我





## 著作之種類(著作權法第5條)

---

1. 語文著作
2. 音樂著作
3. 戲劇. 舞蹈著作
4. 美術著作
5. 攝影著作
6. 圖形著作
7. 視聽著作
8. 錄音著作
9. 建築著作
10. 電腦程式著作



# 著作之內容

1. **語文著作**：詩、詞、散文、小說、學術論文與演講等。
2. **音樂著作**：曲譜、歌詞等。
3. **戲劇、舞蹈著作**：舞蹈、話劇、歌劇、話劇等。
4. **美術著作**：繪畫、版畫、漫畫、連環圖、素描、書法、雕塑等。
5. **攝影著作**：照片、幻燈片及其他以攝影方法創作之著作。
6. **圖形著作**：地圖、圖表、科技或工程設計圖及其他屬於技術應用方面的工具性圖形。
7. **視聽著作**：電影、錄影、電腦螢幕上顯示之連續性的影像。
8. **錄音著作**：任何藉機械或設備表現系列聲音而能附著於任何媒介物上之著作。
9. **建築著作**：建築設計圖、建築模型、建築物等。
10. **電腦程式著作**：直接或間接使電腦產生一定結果為目的所組成指令組合之著作。



## 著作的區別

---

- **音樂著作**-青花瓷-周杰倫作曲. 方文山作詞
- **表演**-青花瓷-周杰倫演唱
- **錄音著作**-周杰倫演唱會專輯CD
- **視聽著作**-周杰倫演唱會專輯DVD
- **單純錄製**-不是著作





## 著作之型態

---

- 原著作
- 衍生著作(改作)-五月花交響樂曲
- 編輯著作(二次著作)
- 共同著作
- 結合著作-電腦遊戲軟體



## 著作保護要件

---

- 原創性
- 具有一定外部表現方式-客觀化表達
- 須屬文學、科學、藝術或其他學術範圍(人類之精神創作)
- 須非法定不得為著作權標的之著作



## 著作保護要件-續

- 創作自動保護主義(不須登記)
- 原創性：
  1. 獨創性-獨立創作，未接觸參考他人著作。
  2. 創作性-須具**最低程度之創意**，且係人類之精神作用，以表達思想及感情，並表現其個性。
- 保護範圍：(§10之1)  
僅及於該著作之表達，而不及於其所表達之思想、程序、製程、系統、操作方法、概念、原理、發現。



## 著作權存續期間

---

著作人於著作完成時享有著作權

- 著作人格權-永久保護、不能繼承或讓與。
- 著作財產權-

1. 存續於著作人之生存期間及其死亡後  
50年(§30)。

2. 法人為著作人，存續至其著作公開發表後50  
年(§33)。



# 著作權

---

## 一、著作人格權：

- **公開發表權**：著作人有權決定著作如何向公眾發表之權利。
- **姓名表示權**：著作人有權於其著作或重製物上表示本名、別名或不具名之權利。
- **同一性保持權**（禁止不當改變權）。



## 著作權-續

---

### 二、著作財產權：

- 重製權
- 改作權
- 編輯權
- 出租權
- 散布權
- 公開播送權
- 公開傳輸權
- 公開口述權（語文著作）
- 公開上映權（視聽著作）
- 公開演出權（語文、音樂或戲劇、舞蹈著作）
- 公開展示權（未發行之美術著作或攝影著作）



## 為何吳青峰唱自己的歌，仍被告？

- 吳青峰(蘇打綠樂團主唱)與林暋哲音樂社(音樂製作人)於97年 8 月間簽署詞曲版權專屬授權合約，將合約期間內創作之所有詞、曲音樂著作及簽約日以前創作之所有詞、曲音樂著作權，包含108年創作之「歌頌者」、「作為怪物」等約275首歌曲)均專屬授權予林暋哲。



# 蘇打綠專屬授權爭議-1

- 林暋哲主張吳青峰未經林暋哲同意，擅自於108 年4 月12日大陸「歌手」總決賽節目公開演唱「歌頌者」，又將「歌頌者」詞曲音樂著作授權 哈里坤的狂歡有限公司公開於各大數位音樂平台上架發行。
- 另自108 年5 月19日陸續將「作為怪物」之曲音樂著作授權哈里坤公司，公開於各大數位音樂平台上發行數位單曲，嗣於108 年7 月5 日再將「巴別塔慶典」之詞、曲授權予哈里坤公司於各大數位音樂平台上發行數位 單曲，吳青峰及哈里坤公司已共同侵害抗告人之著作權。





## 吳青峰專屬授權爭議-2

■ 林暉哲對吳青峰分別提出：

1. **侵害著作權之刑事告訴**：台北地檢署已起訴。
2. **民事損害賠償**：審理中。
3. **定暫時狀態之假處分**：  
台北地院裁定駁回，抗告亦被智慧財產法院駁回。



## 吳青峰專屬授權爭議-3

林暉哲假處分聲明：

1. 吳青峰、哈里坤公司應將已上架至Spotify, Youtube, iTunes Store, KKbox , Apple Music, My Music, friDay等音樂平台之「歌頌者」、「作為怪物」、「巴別塔慶典」歌曲移除。
2. 於108年12月31日以前不得就吳青峰創作之詞、曲自行或授權或再授權他人行使著作財產權（包括但不限於重製、公開播送、公開上映、公開演出、公開傳輸、改作、出版、發行等行為）。



## 吳青峰專屬授權爭議-4

### ■ 本件爭點：

1. 107.12.31 是否以合法終止專屬授權合約

(1) 合約第2條約定：雙方如未於本合約期限屆滿前三個月前以書面提出反對，即視同本合約繼續有效自動延展一年。

(2) 吳青峰曾於107 年9 月口頭與林暉哲合意在107 年12月31日到期後不再續約。



## 吳青峰專屬授權爭議-5

(3) 107年10月26日吳青峰再以存證信函通知林暉哲，合約於107年12月31日到期後不再續約。

(4) 林暉哲與吳青峰共同於107年12月31日發表「青峰覺得該對自己的生命負責了，暉哲也支持這個勇敢的決定」、「接下來，青峰會自己處理自己的工作事務」等語之公開聲明。



## 吳青峰專屬授權爭議-6

- 智慧財產法院駁回假處分之理由：

無保全之必要性：

1. 將來勝訴可能性：
2. 聲請之准駁對於聲請人或相對人是否將造成無法彌補之損害及雙方損害之程度之權衡：
3. 對公眾利益之影響：



## 著作財產權-授權

- 第37條：

著作財產權人得授權他人利用著作，其授權利用之地域、時間、內容、利用方法或其他事項，依當事人之約定；其約定不明之部分，推定為未授權。

前項授權不因著作財產權人嗣後將其著作財產權讓與或再為授權而受影響。



# 著作財產權-授權

- **非專屬授權：**

被授權人非經著作財產權人同意，不得將其被授與之權利再授權第三人利用。

- **專屬授權：**

被授權人在被授權範圍內，得以著作財產權人之地位行使權利，並得以自己名義為訴訟上之行為。著作財產權人在專屬授權範圍內，不得行使權利。



# 著作抄襲之判斷

---

- 著作之抄襲：  
「接觸」及「實質相似」之判斷。
- 著作權人舉證責任：
  - 證明著作人身分
  - 證明著作完成時間
  - 證明係獨立創作，非出於抄襲
  - 僅模仿他人之思想、概念，未抄襲他人之表達方式





## 不保護的著作權標的(§9)

---

- 憲法、法律、命令或公文。
- 中央或地方機關就前款著作作成之翻譯物或編輯物。
- 標語及通用之符號、名詞、公式、數表、表格、簿冊或時曆。
- 單純為傳達事實之新聞報導所作成之語文著作。
- 依法令舉行之各類考試試題及其備用試題。



# 著作權-合理使用

- 著作人著作權益 v. 社會公共利益  
v. 國家文化發展 (§44—§64)：  
立法、司法、授課、圖書館、時事報導等)。
- 合理使用： (§65)
  1. 利用之目的及性質。(商業或非營利)
  2. 著作之性質。
  3. 所利用之質量及其在整個著作所占之比例。
  4. 利用結果對著作潛在市場與現在價值之影響。



## 教師合理使用的範圍

---

- 依法設立之各級學校及其擔任教學之人，為學校授課需要，在「合理範圍」內，得重製他人已公開發表之著作(§46)。



## 使用影片教學的合理使用範圍

1. 於教學常態性需使用之視聽著作，應向廠商取得公開上映的授權（例如公播版或教育版）。
2. 在課堂上有播放全部影片的需求時，建議取得公開上映的版本進行放映。
3. 教師準備教材時，如將特定影片內容作為教學之輔助教材，建議於製作教材時，應參考著作權法第52條規定，注意利用質、量不能造成「**市場替代效應**」，以免超過合理使用範圍。



## 學校授課需要而重製的合理範圍-1

美國及香港建立之參考原則：(僅供參考，如有爭議，由司法機關依具體個案判斷之。)

1. 上課指定之教科書**不應以影印的方式代替購買**。
2. 教師為授課目的所影印的資料，對於已經出版銷售的選集、彙編、合輯或套裝教材**不應產生市場替代的效果**。
3. 應由教師自行衡量，需不需要重製別人的著作，而不是接受第三人要求或指示而重製。



## 學校授課需要而重製的合理範圍-2

4. 教師授課的合理使用，係出於授課臨時所生的需要，因受到時間的拘束和限制，無法合理期待及時獲得授權。
5. 同一教師關於同一資料，如在每一學期反覆重製、使用時，應徵求權利人授權。
6. 影印本應註明著作人、著作名稱、來源出處、影印日期等，並應向學生說明著作資訊，及提醒學生尊重著作權，及不可再行影印或重製給其他人。



## 學校授課需要而重製的合理範圍-3

- 有關重製的數量或比例：

- 1. 供教師自己使用時，限重製一份：

為供學術研究、教學或教學準備之用，可根據教師個人的需求，由其本人或他人，複製一份下列之著作：

- (1)書籍之一章。(2)期刊或報紙中之一篇著作。(3)短篇故事、短篇論文或短詩，而不論是否來自集合著作。
    - 。(4)書籍、期刊或報紙中之一張圖表、圖形、圖解、繪畫、卡通漫畫或照片。



## 學校授課需要而重製的合理範圍-4

### 2. 供教室內的學生使用時，可重製多份：

(1) 所重製的影印本，限於相關課程的學生每人1份。

(2) 所利用的每一著作的比例要簡短：

- a. 詩：不超過250字；故事或文章：不超過2500字（前述作品的字數限制可以調高，以便重製一首詩未完的一行，或故事或文章未完的段落）。
- b. 藝術作品（包括插圖）：整份作品；如同一頁印有超過一份藝術作品，則可將整頁重製。
- c. 音樂作品：有關的節錄部分不超過作品總頁數10%（可調高有關百分比，以便重製一整頁）。
- d. 其他作品：有關的節錄部分不超過2500字或作品總頁數10%（包括插圖），以較少者為準（可調高有關字數限制或百分比，以便重製一整頁）。





## 網路的合理使用-1

---

網路上的著作與實體著作同，只要符合著作權法保護要件，即同受保護，不得任意侵害使用：

- 「以廣播、攝影、錄影、新聞紙、網路或其他方法為時事報導者，在報導之必要範圍內，得利用其報導過程中所接觸之著作。」(§49)



## 網路的合理使用-2

---

- 「以中央或地方機關或公法人之名義公開發表之著作，在合理範圍內，得重製、公開播送或公開傳輸。」 (§50)
- 「為報導、評論、**教學**、**研究**或其他正當目的之必要，**在合理範圍內**，得引用已公開發表之著作。」 (§52)



## 網路的合理使用-3

- 「揭載於新聞紙、雜誌或網路上有關政治、經濟或社會上時事問題之論述，得由其他新聞紙、雜誌轉載或由廣播或電視公開播送，或於網路上公開傳輸。但經註明不許轉載、公開播送或公開傳輸者，不在此限。」 (§61)
- 「政治或宗教上之公開演說、裁判程序及中央或地方機關之公開陳述，任何人得利用之。但專就特定人之演說或陳述，編輯成編輯著作者，應經著作財產權人之同意。」 (§62)



## 常見網路問題-1

---

- 從網路上獲得之軟體序號，並安裝用來破解軟體業者「防盜拷措施」，且將該軟體序號檔案公布於網路上供公眾存取、使用？
- 在網路留言板、部落格等發表的文章是否受著作權保護，網友能否任意轉貼？



## 常見網路問題-2

---

- 網路上利用他人音樂或影片，在自己部落格供試聽或試看或作為網頁背景音樂，無營利且僅供特定人瀏覽，是否構成重製或公開傳輸之侵權？
- 利用古人如莫札特之音樂，是否需獲得授權？
- 抄襲別人的創意或妙點子，是否侵害著作權？



## 常見網路問題-3

- 製作網頁時將他人網站的網址轉貼至其網頁中，藉由網站鏈結之方式，使網頁瀏覽者得透過自己的網站進入其他網站，有無侵害他人權益？  
--如明知他人網站內容為盜版，仍透過鏈結提供予公眾下載可能構成侵害公開傳輸權之共犯或幫助犯。
- 使用檔案交換軟體從非法網站下載歌曲，供自己聆聽，是否為合理使用，有無構成重製或公開傳輸之侵權？



## 常見網路問題-4

---

- 購買地攤販賣之盜版DVD，是否違反著作權法？
- 將自己看過的盜版DVD公開上網販賣，是否侵害著作權？
- 以電子郵件轉寄報紙上之一篇文章，予某特定群組內的好友欣賞，是否屬合理使用？