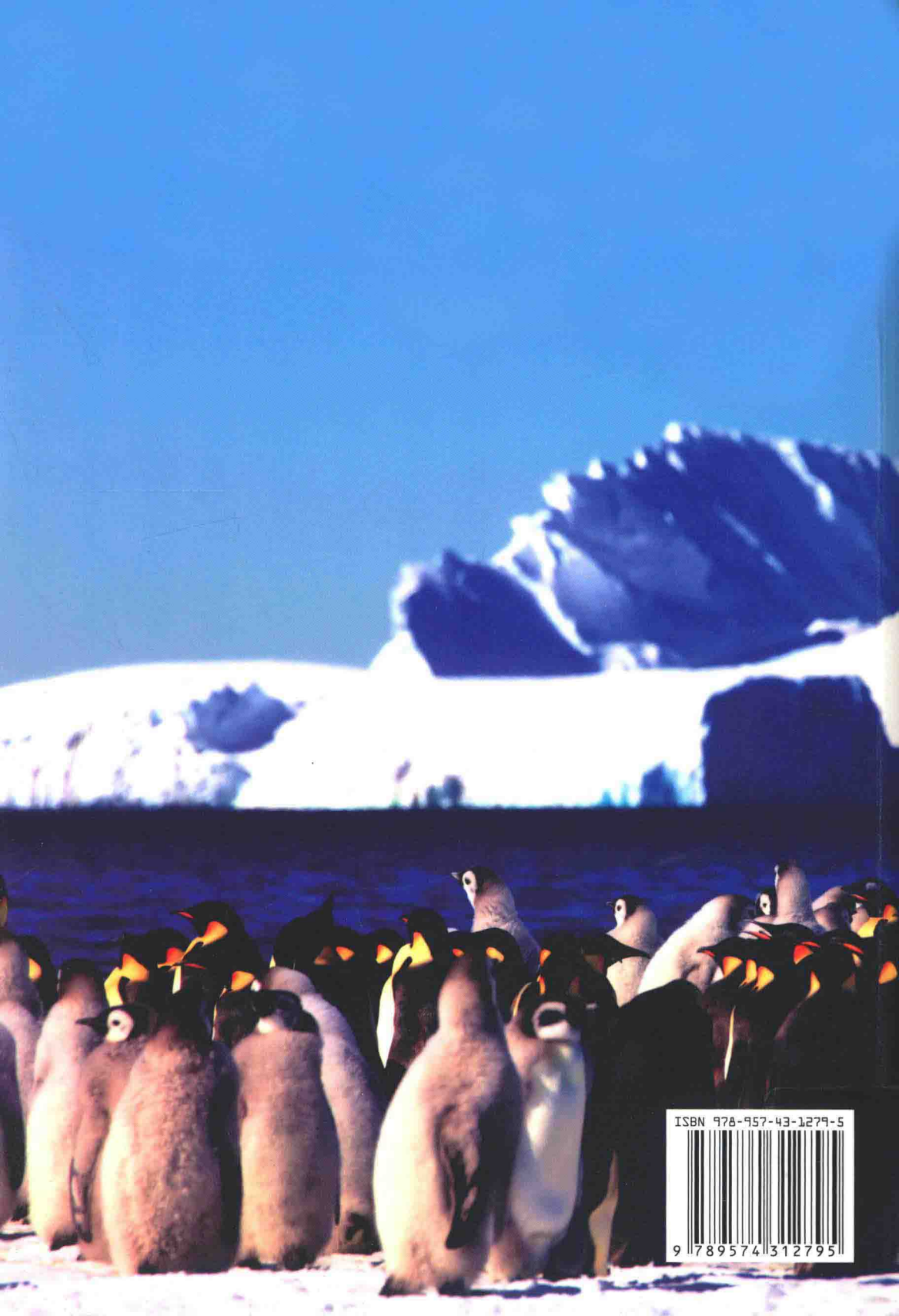


著作權法論 II

COPYRIGHT LAW

羅明通 著





ISBN 978-957-43-1279-5

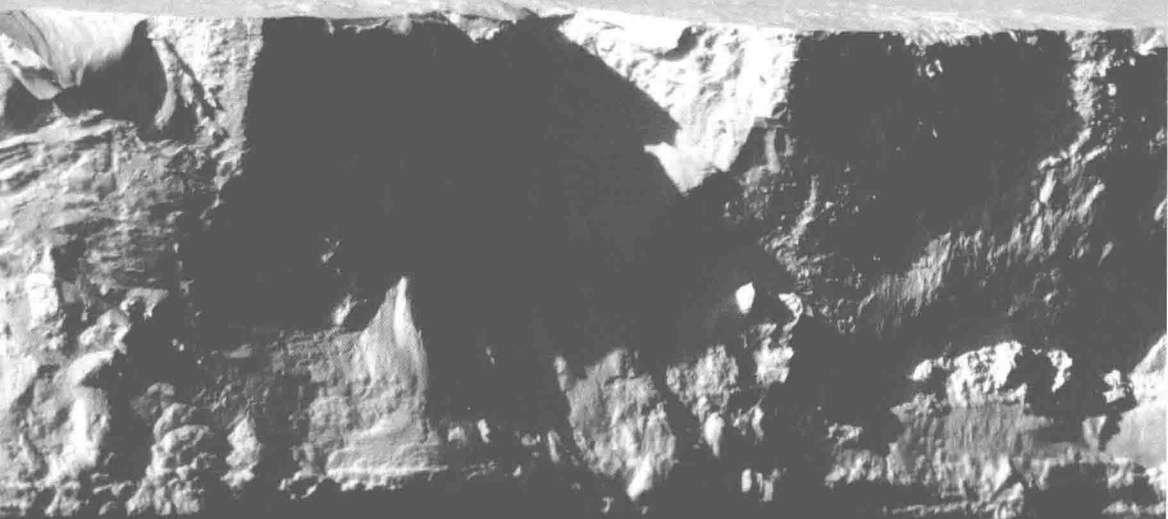


9 789574 131279 5

著作權法論 II

COPYRIGHT LAW

羅明通 著



國家圖書館出版品預行編目(CIP)資料

著作權法論 / 羅明通著 — 第八版 (第 2 冊)

[台北市]台英商務法律, 2014. 05

ISBN 978-957-43-1277-1 (全套)

ISBN 978-957-43-1279-5 (第 2 冊)

1. 著作權法 2. 論述分析

588.34

103003891

著作權法論 (II)

著 作 人：羅明通

出 版 者：台英國際商務法律事務所

地 址：台北市長安東路 2 段 81 號 6 樓之 1

電 話：886-2-2509 5579

傳 真：886-2-2509 4564

電子郵件：taiin@taiin.com.tw

郵局劃撥帳戶：19109945 台英國際商務法律事務所

經 銷：三民圖書股份有限公司 電話：886-2-2361 7511

群彥圖書股份有限公司 電話：886-2-2321 3054

出版日期：2014 年 5 月八版一刷

定 價：每冊新台幣 1000 元

本書內容依創用 CC 授權條款保留姓名表示權；使用者可重製、散布、公開傳輸、公開口述、改作及各種商業性利用，但使用時必須標示著作人姓名。

總 目 次

第 I 冊

第 1 章 緒 論—智慧財產權與著作權之關係	1
1.1 智慧財產權之概念	1
1.2 智慧財產權之類型及相關法律規範	2
1.3 著作權與其他智慧財產權之比較	5
1.4 著作權及其他智慧財產權之管理	8
第 2 章 著作權法概論	11
2.1 著作權法之意義及規範之對象	11
2.2 著作權法之立法目的	12
2.3 著作權法之解釋與憲法對言論、講學、著作及出版自由之 保障—司法院大法官會議釋字第 445 號之意涵	14
2.4 著作權法之基本原則	25
2.5 著作權法之國際保護	33
第 3 章 著作權法之變遷及修正內容	53
3.1 我國著作權法制之形成	53
3.2 我國早期之著作權法制	55
3.3 美國壓力塑造之著作權法制	60
3.4 世界貿易組織協定影響之著作權法制	76
3.5 美國壓力影響及因應網際網路環境所為之著作權法修正	83
3.6 配合刑法廢除常業犯所為之修正—2006 年 5 月 30 日之修正 內容	93

3.7	因應網路業者提供電腦程式或技術供網友非法交換著作所為之修正—2007年7月11日之修正公布之內容.....	94
3.8	增訂網路服務提供者之責任避風港條文—2009年5月13日修正增訂之內容	95
3.9	為著作權仲介團體正名及將公開播送之二次利用與著作授權重製於廣告後之利用行為附條件除罪化—2010年2月10日之修正增訂內容	97
3.10	加強對視聽覺障礙者之保護及修正合理使用及真品平行輸入禁止之條文—2014年1月22日修正公布.....	99
第4章	著作權之基本觀念	101
4.1	著作權包含「著作人格權」及「著作財產權」	101
4.2	著作權之本質在理論及立法上之差異—財產價值觀及人格價值觀之不同取向	103
4.3	著作人格權與著作財產權之關係	110
4.4	著作與著作物之關係	111
4.5	著作權與著作物所有權之關係	114
4.6	著作權與版權之異同	116
4.7	著作權與著作鄰接權	118
4.8	著作權與商標權之關係	127
4.9	著作權與專利權之關係	134
4.10	著作權法與工業設計法之關係.....	136
4.11	著作權法與競爭法及權利濫用原則之關係.....	140
第5章	著作保護要件	161
5.1	原創性—著作保護要件之一	161
5.2	須具有一定之外部表現形式（即客觀化之表達）—著作保	

護要件之二	193
5.3 須屬於文學、科學、藝術或其他學術範圍—著作保護要件 之三	204
5.4 須非不得為著作權標的之著作—著作保護要件之四	206
第 6 章 著作之類型—著作之種類或形態	213
前言—著作之類型不以著作權法例示者為限	213
6.1 語文著作	214
6.2 音樂著作	219
6.3 戲劇、舞蹈著作	223
6.4 美術著作	224
6.5 攝影著作	246
6.6 圖形著作	252
6.7 視聽著作	254
6.8 錄音著作	258
6.9 建築著作	260
6.10 電腦程式著作	262
6.11 改作著作（衍生著作）	264
6.12 編輯著作（二次著作）	270
6.13 版式	279
6.14 共同著作	280
6.15 結合著作	286
6.16 多媒體	289
6.17 特技、魔術、馬戲之活動非著作	294
第 7 章 著作人身分之確定	297
7.1 著作「完成」之時點	297

7.2 確定「著作人」身分之法律上利益	298
7.3 法人得為著作人	300
7.4 著作人身分認定之基本原則	305
7.5 雇用關係中職務著作之著作人身分之取得—例外之一	307
7.6 出資聘人完成著作之著作人身分取得—例外之二	309
7.7 著作人身分舉證之目的及方法	312
7.8 著作人身分之推定（兼含著作財產權人之推定）	320
7.9 著作人身分與著作財產權人之關係	322
第 8 章 著作權之發生、歸屬、存續、回溯與過渡	325
8.1 著作權（著作人格權及著作財產權）之發生—創作自動保護主義	325
8.2 著作權之歸屬（原始取得）	326
8.3 著作財產權是否可時效取得	352
8.4 著作權之存續期間	353
8.5 1990 年第 50 條之 1 之回溯及過渡條款	355
8.6 1992 年著作權法第 106 條及第 107 條之過渡條款	359
8.7 1998 年著作權法第 106 條之過渡條款	364
8.8 2002 年 1 月 1 日加入 WTO 後，本國人著作之回溯保護及過渡	365
第 9 章 外國人著作之保護—含中國大陸、香港及澳門特區	377
9.1 外國人著作在台保護地位之變遷	378
9.2 著作權法對於外國人著作之保護	380
9.3 外國人著作之回溯保護及過渡條款	416
9.4 香港及澳門居民及法人著作之保護	443

9.5 中國公民及法人著作之保護	445
9.6 特殊問題	465
第 10 章 著作人格權之內容	475
10.1 著作人格權之意義.....	475
10.2 著作人格權之特性.....	476
10.3 著作人格權之內容.....	484
10.4 公務員著作人格權之限制.....	492
10.5 表演人之著作人格權.....	493
10.6 2003 年 7 月 10 日（含本日）以前侵害著作人格權應判決 免訴.....	493
10.7 著作人格權與合理使用之關係.....	494
第 11 章 著作財產權之內容—即著作財產權之權能或種 類	495
11.1 重製權.....	496
11.2 公開口述權.....	536
11.3 公開播送權.....	539
11.4 公開上映權.....	602
11.5 公開演出權—兼論「錄音著作公開演出時之報酬請求權」...	615
11.6 公開傳輸權—兼論「對公眾提供」	633
11.7 公開展示權.....	643
11.8 改作權.....	648
11.9 編輯權.....	652
11.10 散布權.....	653
11.11 出租權.....	666
11.12 輸入權.....	669

附錄一、中文名詞索引.....	679
附錄二、法條索引.....	703

總 目 次

第Ⅱ冊

第 12 章 表演人權利之保護	1
12.1 表演之意義.....	1
12.2 表演之方法.....	2
12.3 表演人之範圍.....	3
12.4 表演與既有著作之關係.....	5
12.5 表演人保護之起源及與著作鄰接權之關係.....	5
12.6 「表演」與 1998 年以前通稱之「表演著作」之區別.....	6
12.7 對「表演人」保護之內容.....	9
第 13 章 著作財產權之讓與、行使（授權）及消滅.....	33
13.1 著作財產權之讓與.....	33
13.2 著作財產權之授權.....	39
13.3 著作財產權質權人之行使.....	118
13.4 共有著作財產權人之行使—含告訴權及自訴權之行使.....	119
13.5 1992 年著作權法有關視聽著作製作人之行使權利.....	121
13.6 著作財產權之消滅.....	123
第 14 章 著作權登記制度之功能、廢止及現行法上著作 人舉證方法—兼論製版權登記	125
14.1 1998 年 1 月以前著作之註冊及登記.....	125
14.2 製版權.....	144

第 15 章 著作之合理使用及音樂著作強制授權	151
15.1 合理使用之意義及法律性質.....	151
15.2 為國家機關運作之目的之重製及翻譯.....	167
15.3 為教育之目的之重製、改作、編輯、公開播送及翻譯.....	169
15.4 為教學及研究之目的之重製、引用、翻譯.....	176
15.5 供個人研究、保存文化、提升藝文目的之重製、公開展示 及其他利用.....	179
15.6 為資訊自由流通目的之利用.....	192
15.7 為非營利活動目的對他人已公開發表之著作為公開口述、 公開播送、公開上映、公開演出及翻譯.....	208
15.8 為商品流通、物盡其用目的之出租、散布.....	223
15.9 供個人或家庭非營利使用目的之重製—著作權法第 51 條之 意義.....	268
15.10 為配合所使用機器之電腦程式之修改及為備用存檔之重製 及其他合法使用電腦程式之暫時性重製—著作權法第 59 條 及第 22 條第 3 項但書「但電腦程式著作，不在此限」之意 義.....	271
15.11 著作出處之明示.....	275
15.12 著作權法第 65 條合理使用概括條款分析.....	277
15.13 合理使用範圍之協議機制.....	311
15.14 還原工程與合理使用.....	312
15.15 音樂著作利用之強制授權.....	326
第 16 章 思想與表達之區別及合併—電腦程式結構保護 之界線	331
16.1 問題之源起.....	331

16.2	思想與表達區分及合併原則源於美國聯邦案例法.....	333
16.3	思想與表達之區別及合併原則在我國實務之應用.....	334
16.4	抽象測試法 (Abstractions Test) 之精義.....	346
16.5	Whelan 案之最終功能測試法	351
16.6	Lotus 三要素測試法 (Three Elements of the Legal Test)	354
16.7	Altai 案之抽離—過濾—比較測試法.....	356
16.8	「外觀及感覺測試法」 (Look and Feel Test) 與著作權法 保護之適格.....	368
16.9	思想與表達之合併.....	369
16.10	結論.....	375
第 17 章	著作之抄襲—「接觸」、「獨立創作」及「實 質相似」之判斷	381
17.1	接觸.....	383
17.2	獨立創作.....	388
17.3	「思想」接觸與「著作權潔淨室」之設立—獨立創作之證 明方法.....	393
17.4	實質相似.....	398
第 18 章	P2P 電腦程式及網路服務提供者 (ISP) 法律責 任之界線	405
18.1	P2P 電腦程式或其他技術提供者法律責任之界線.....	405
18.2	網路服務提供者 ISP 法律責任之界線—安全港條款解析.....	468
第 19 章	權利管理電子資訊與防盜拷措施之保護	491
19.1	權利管理電子資訊之保護.....	491
19.2	防盜拷措施 (即科技保護措施或反規避條款)	499

第 20 章 著作權侵害之民事救濟	541
20.1 著作人格權侵害之民事救濟	541
20.2 著作財產權受侵害時民事救濟	550
第 21 章 著作權侵害之刑事救濟及行政救濟	559
21.1 著作權侵害時之告訴乃論與非告訴乃論	559
21.2 著作權侵害時刑事之告訴、自訴及撤回—兼及文件之公證 及驗證	560
21.3 著作權侵害之犯罪態樣	583
21.4 著作權被侵害時，得聲請以被告之費用，將判決書登報	613
21.5 罰金之酌量加重	614
21.6 沒收及沒入之特別規定	614
21.7 侵害物之扣押取締	615
21.8 著作權侵害之行政救濟	616
附錄一、中文名詞索引	623
附錄二、法條索引	647

目次

第Ⅱ冊

第 12 章 表演人權利之保護	1
12.1 表演之意義	1
12.2 表演之方法	2
12.3 表演人之範圍	3
12.4 表演與既有著作之關係	5
12.5 表演人保護之起源及與著作鄰接權之關係	5
12.6 「表演」與 1998 年以前通稱之「表演著作」之區別	6
12.7 對「表演人」保護之內容	9
12.7.1 重製權	9
12.7.2 公開播送權	12
12.7.3 公開演出權	14
12.7.3.1 「表演人公開演出權」之意義	14
12.7.3.2 著作權法賦予表演人「公開演出權」之商權	16
12.7.4 公開傳輸權	21
12.7.4.1 「表演人公開傳輸權」之意義	21
12.7.4.2 賦予「表演人公開傳輸權」之立法背景	22
12.7.4.3 表演人公開傳輸權與著作財產權人公開傳輸權之差 異	23
12.7.4.4 表演人公開傳輸權與公開播送權之區別	23
12.7.5 散布權	24
12.7.5.1 「表演人散布權」之意義	24
12.7.5.2 賦予表演人散布權之立法背景	24

12.7.5.3 表演人散布權與著作財產權人散布權之差異	25
12.7.5.4 表演人散布權與權利耗盡原則	26
12.7.6 出租權	26
12.7.6.1 「表演人出租權」之意義	26
12.7.6.2 「表演人出租權」之立法背景	27
12.7.6.3 表演人出租權與著作財產權人出租權之差異	28
12.7.6.4 表演人出租權與權利耗盡原則	28
12.7.7 輸入權	28
12.7.7.1 「表演人輸入權」意義	28
12.7.7.2 「表演人輸入權」之立法背景	29
12.7.7.3 表演人輸入權與著作財產權人輸入權之差異	30
12.7.7.4 表演人輸入權與散布權及出租權權利耗盡原則之關係	30
12.7.7.5 輸入權應於著作權法第三章第四節獨立創設，以符 準物權之性質並解決實務上權利之爭執	31

第 13 章 著作財產權之讓與、行使（授權）及消滅.....33

13.1 著作財產權之讓與	33
13.1.1 著作財產權讓與之意義	33
13.1.2 著作財產權讓與之性質及法律原因	34
13.1.3 著作財產權讓與之範圍及方式	34
13.1.4 著作權是否可限定時間為讓與之爭議	35
13.1.5 著作財產權讓與與權利之保留	36
13.1.6 著作財產權讓與之方式及契約解釋之原則	37
13.1.7 著作財產權之讓與及新舊法時期對於第三人之對抗一兼 論第三人之定義	38
13.2 著作財產權之授權	39

13.2.1	著作財產權授權之意義.....	39
13.2.2	著作財產權授權之方式.....	40
13.2.3	著作財產權授權之範圍—著作財產權授權內容之可分性 （著作權法第 37 條第 1 項）.....	40
13.2.4	2003 年著作權法有關授權形式要件之刪除（著作權法 第 37 條第 2 項）.....	41
13.2.5	重複授權之被授權人間或被授權人與著作財產權受讓人 間之對抗—兼論 2001 年著作權法規定「經公證人作成 公證書」之效力.....	42
13.2.6	著作財產權之被授權人為再授權之限制.....	46
13.2.7	著作財產權授權之約定不明時之法律效果—權利保留.....	48
13.2.8	投稿於平面媒體，除非有特別約定，其授權範圍不及於 網路資料庫及電子書之重製、編輯與網路傳播，且刊載 以一次為限—兼論「刊載一次」之意義.....	48
13.2.9	美國聯邦最高法院 TASINI 案判決評析—投稿文章數位 電子化權利歸屬之爭執.....	50
13.2.10	專屬授權之「被授權人」得以自己地位行使權利—專 屬被授權人告訴權或自訴權之行使.....	56
13.2.11	專屬授權之「授權人」在授權範圍內不得行使權利.....	59
13.2.12	將著作財產權授權著作權集體管理團體管理後，得否 再行使訴訟權之爭議.....	70
13.2.13	授權之範圍與「目的讓與理論」—目的「讓與」與目 的「授權」之區別.....	72
13.2.14	專屬授權法律性質評析—準物權行為或債權行為之抉 擇.....	76
13.2.15	授權契約真意之探求、目的讓與理論及權利之保留適	