

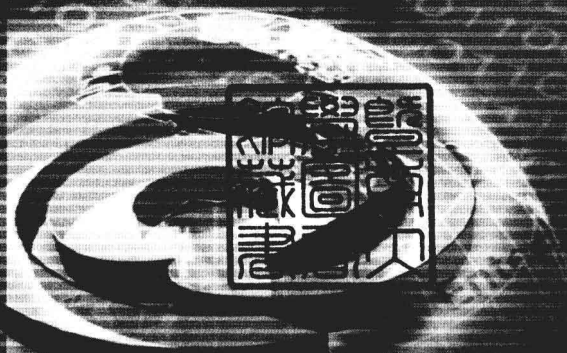
智慧財產權法【增訂二版】

陳櫻琴、葉玟好 著



智慧財產權法

陳櫻琴、葉玟玢 著



五南圖書出版公司 印行

國家圖書館出版品預行編目資料

智慧財產權法／陳櫻琴、葉玫好著．--二版．--臺

北市：五南，2007.09

面；公分．

參考書目：面

I S B N: 978-957-11-4891-5 (平裝)

1.智慧財產權 2.著作權法 3.商標法 4.專利法規

553.433

96015919



1UA4

智慧財產權法

作 者 — 陳櫻琴(262.3) 葉玫好(323.2)

發行人 — 楊榮川

總編輯 — 龐君豪

主 編 — 劉靜芬 林振煌

責任編輯 — 李奇蓁 胡天慈

封面設計 — 童安安

出版者 — 五南圖書出版股份有限公司

地 址：106 台北市大安區和平東路二段 339 號 4 樓

電 話：(02)2705-5066 傳 真：(02)2706-6100

網 址：<http://www.wunan.com.tw>

電子郵件：wunan@wunan.com.tw

劃撥帳號：01068953

戶 名：五南圖書出版股份有限公司

台中市駐區辦公室 / 台中市區中山路 6 號

電 話：(04)2223-0891 傳 真：(04)2223-3549

高雄市駐區辦公室 / 高雄市新興區中山一路 290 號

電 話：(07)2358-702 傳 真：(07)2350-236

法律顧問 得力商務律師事務所 張澤平律師

出版日期 2005 年 3 月初版一刷

2007 年 10 月二版一刷

定 價 新臺幣 560 元

二版序

本書出版後，承蒙大學院校及智慧財產權培訓課程採用，能在出版後幾度再刷，作者深感致謝。修訂二版針對新修正的各種智慧財產權法加以說明，但也刪減若干內容，調整「案例解析」及「實用 Q & A」等，以期略為減少篇幅。在 2007 年 6 月「著作權法」又有針對 P2P 等科技智慧財產權制度重大的修正，本書一併加以分析說明。作者將本書界定在智慧財產權法的介紹，掌握法律規定內容，並了解實務判決或處分發展趨勢。

作者陳櫻琴在中原大學財經法律學系擔任副教授，近年來在智慧財產權法與競爭法競合領域，迭有新著發表，如《競爭理論與案例解析》（五南）、《科技產業的第五元素——競爭法的建構與解讀》（翰蘆）及合著的普法書籍，如《如何和國家打稅務官司》（五南）等。長期觀察臺灣的智慧財產權法制，在與國際同步發展之下，目前是執法的層面愈發重要，例如在 2006 年引發極度關注的「專利特許實施案」（包括克流感疫苗和 CD-R 光碟片兩案），在法條規定的構成要件下，如何執行，以求公共利益與專利權人保護的平衡點，避免引發國內外廠商的反彈，實為智慧財產權法主管機關重大挑戰之一。

其次，新的「智慧財產法院」即將開始運作，已通過「智慧財產案件審理法」（2007 年 1 月）及「智慧財產法院組織法」（2007 年 3 月），對於智慧財產訴訟制度有重大變革，亦值得關注。

作者葉玟好擔任律師業務，長期關注智慧財產科技及數位法律的發展，除了參與法制面的研究外，觀察實務上執法的發展，亦用心累積發表著述，近年來著有《科技人的法律保護》（商周）、《數位內容照過來》（元照）及《智慧的財產：了解智慧財產權》（元照）等提供第一手科技及智慧財產法務人員的實用參考書籍。

其次，在社會普遍對於媒體服務業有更多期待與檢討的聲浪中，由媒體倫理的角度，提出法律各面向的問題，著有《媒體人的法律保護》（商周），亦為國內難得一見的媒體法律跨領域作品。

總之，作者認為，法律制度之周全與否，立法、執法及適用法律各環節均受極大影響，我們樂意繼續觀察臺灣重要的智慧財產權法制發展，提供科技及企業經營者了解智慧財產權的相關議題，並提出實用的建議。

本書二版問世，感謝五南圖書公司楊董事長及法律主編劉靜芬小姐協助，更期待各界不吝指教。

陳櫻琴

葉玫好 謹識

2007年8月

自序

知識經濟時代強調「創新」，各種智慧財產權的保護，為企業經營策略致勝關鍵之一，相關法律制度近年來備受重視。尤其臺灣與美國貿易談判，仿冒侵權及強化智慧財產權保護，一向為談判重要議題。

本書介紹三種重要的智慧財產權法律——商標法、專利法及著作權法，說明自 2003 年及 2004 年修正施行的最新法律條文規定內容，並擇取實務重要判決，以案例方式說明，分析提供智慧財產權保護及侵權涉訟的攻防之道，再輔以答客問方式，提供「實用 Q&A」資料，並附錄智慧財產權法相關考古題，使本書可當為認識智慧財產權法之最佳入門，並具有學理及實務參考之用。

在世界貿易組織（WTO）有關智慧財產權保護協定的全球化浪潮之下，以歐美為主的強力取締侵權仿冒措施，對於開發中國家或經濟發展後進國家，均形成相當的壓力，無論就立法速度、保護標準及執行程序上，都面臨極大「文化衝突」及「法制落差」。

臺灣的發展經驗，從民國 70 年代起，每年和美國的智慧財產權談判，常面臨所謂「貿易報復」或「301 觀察名單」等壓力，在談判後的修法動作，幾乎使我國的智慧財產權法制面臨「每年一小修、三年一大修」的局面，如何確立基本的立法原則、執法標準，甚至取締仿冒侵權行政措施及司法判決的公平合理性，都引起諸多討論。

在民國 70 至 80 年代，如果說臺灣的智慧財產權法制，尚未全盤建立本身周全的保護方式，仍屬於「搖搖擺擺」，在所謂美國「帝國資本主義式」的要求下修修補補，一直在尋找符合社會所需要的保護智慧財產權文化，一點也不為過。但自從 2002 年加入 WTO，國內財經法必須與國際經貿法規接軌，智慧財產權法制及執行逐漸符合國際規範，各種智慧財產權法制也逐漸有臺灣本身的特色。

舉例而言，在「數位時代」的著作權保護，修法增加「暫時性重製權」、「公開傳輸權」及「權利管理電子資訊及防盜拷措施」等觀念，即屬於因應國際及科技發展的需要。但從「專利侵權犯罪」到最新修法改採「專利侵權除罪化」，則是臺灣的智慧財產權法制回應企業界的制度面改革。以專利權取得及侵權訴訟的專業性，過去迭有廠商動輒以「專利侵權犯罪」提起訴訟，若干是基於產品或經營策略而提起，可能形成濫訴，應如何對權利人及關係人的權益適切保護，一直是專利訴訟的重大爭議。從「專利侵權逐步除罪化」的修正過程，實則也可觀察臺灣法制面對科技產業發展的挑戰。

本書是兩位研讀法律、關心知識發展的好友共同撰寫的作品之一。之前，我們以關心「資訊社會」智慧財產權的立場出發，結合學界及實務界朋友合作撰寫「資訊法律」，提出資訊智慧財產權法制基本架構，並增補智慧財產權法律最新修正的動態資料，承蒙大專院校教師採用，各界的共識之一是，在資訊社會時代智慧財產權的法律知識更為重要。

五南圖書出版公司長久以來致力出版法律圖書，關切從 2003 年陸續修正的最新商標法、專利法及著作權法的發展，索稿甚急，本書定位在基本的三種智慧財產法律的介紹，嘗試以專業法律的立場，但撰寫一般性入門的智慧財產權法。本書部分案例資料，由中原大學法學士，目前負笈留學英國的郭豐榮君協助蒐集及繕打，特此致謝。並感謝五南圖書公司楊董事長榮川及李副總編輯純聆、王副總編輯俐文的大力協助。相信在社会各界會愈來愈關切智慧財產權法之際，本書能擔任部分知識傳遞者的角色，尊重智慧創作者的功能，並請學術及實務專家不吝指正。

陳櫻琴

葉政好 謹識

2005 年 2 月

目次

二版序	<i>i</i>
自序／陳櫻琴・葉玟好	<i>iii</i>

第一篇 智慧財產權法律總論

❖ 智慧財產權的意義	3
❖ 國際公約定義智慧財產權	3
❖ 智慧財產權的特性	4
❖ 智慧財產權法分類	7
❖ 各種智慧財產權法之關係	8
❖ 智慧財產權保護主義	9
❖ 商標法保護特性	12
❖ 三種專利型態	14
❖ 著作權法保護特性	16
❖ 著作權的種類	17
❖ MP3 及 P2P 的爭議	19
❖ 國際智慧財產權發展	20
❖ 智慧財產權法之修正	23
❖ 智慧財產案件審判新紀元	24
❖ 實務案例	29

第二篇 商標法

第一章 商標法 5W	33
❖商標法 5W	33
❖商標之意義	34
❖商標爲無形資產	37
❖商標法立法原則	38
❖商標法之修正	39
第二章 商標種類	47
❖商標種類	47
❖立體、顏色及聲音商標	48
❖立體商標	50
❖顏色商標	52
❖聲音商標	54
❖立體商標與新式樣專利權競合	56
❖立體商標與著作權競合	57
❖地理標示（GI）	57
第三章 商標權內容	61
❖商標權期間	61
❖商標權之權限	62
❖耗盡原則	64
❖商標權之處分	64
第四章 商標註冊要件	69
❖積極要件	70
❖消極要件	71
❖聲明不專用	77
第五章 商標權申請程序	79
❖商標權取得方式	79

◆商標申請人	80
◆申請註冊程序	81
◆申請日	82
第六章 商標審查、異議、評定	83
◆商標審查	83
◆商標異議	85
◆商標評定	87
第七章 商標權廢止、消滅	91
◆商標權之廢止	93
◆商標權之消滅	95
◆商標爭議制度之比較	96
第八章 商標權之侵害與救濟	97
◆請求權人	97
◆侵害型態	97
◆民事責任	99
◆刑事責任	101
◆實務見解	103
第九章 商標法與網際網路之發展	105
◆商標與網域名稱	105
◆使用他人商標為網域名稱	106
第十章 商標國際發展趨勢	111
◆商標國際發展之影響	111
◆商標申請手續簡化	112
◆商標註冊制度之協調化	113
第十一章 案例解析	115
第十二章 實用 Q&A	129

第三篇 專利法

第一章 專利法 5W	141
❖ 專利法 5W	142
❖ 總則之規定	143
❖ 專利法之修正	143
❖ 專利師法新制定	146
第二章 專利權之取得	149
❖ 專利權之取得	149
❖ 專利權人	150
❖ 專利之種類	152
第三章 專利要件	157
❖ 專利要件	157
❖ 不予專利保護之客體	159
❖ 實務見解	163
第四章 專利申請程序	171
❖ 一發明一申請原則	171
❖ 專利代理人	171
❖ 申請日	172
❖ 優先權	175
❖ 專利說明書	179
第五章 專利審查制度	183
❖ 審查制度	183
❖ 新型專利之形式審查	185
❖ 異議與舉發制度	189
❖ 實務見解	190
❖ 早期公開制度	193

第六章 專利審查準則	199
❖ 審查基準	199
❖ 審查基準之公告	200
第七章 專利權內容	201
❖ 專利權期間	201
❖ 專利權效力	203
❖ 專利權之處分	205
❖ 專利內容之更正	208
❖ 專利之公告	208
❖ 專利權之撤銷	209
❖ 專利權之消滅	211
第八章 專利權之實施	213
❖ 專利之授權	213
❖ 特許實施（強制授權）	213
❖ 特許實施之要件	214
❖ 專利權之標示	216
❖ 專利費用	216
第九章 專利權之侵害與救濟	219
❖ 侵害態樣	219
❖ 民事救濟	219
❖ 專利除罪化	223
❖ 專利鑑定報告與智慧財產法院	225
第十章 專利國際化與科技發展	227
❖ 重要國際專利公約	227
❖ 專利法國際發展趨勢	228
❖ 生物科技與專利	230
❖ 電子商務與專利	232
❖ 專利商品化	234

第十一章 案例解析	237
第十二章 實用 Q&A	253

第四篇 著作權法

第一章 著作權法 5W	263
❖著作權法 5W	263
❖著作權保護要件	265
❖實務見解	267
❖保護主義之變更	269
❖著作之種類	270
❖著作權法之修正	271
第二章 著作權之主體	277
❖著作權之取得方式	277
❖著作人之確定	280
❖外國人著作之保護	281
❖著作權歸屬	283
❖著作權之存續期間	284
第三章 著作權之客體	289
❖著作內容例示	289
❖實務見解	292
第四章 著作人格權與著作財產權	295
❖著作人格權特性	296
❖著作人格權種類	297
❖著作財產權種類	299
❖其他相鄰權利	312
❖著作財產權之讓與	313
❖著作財產權之行使	314

❖著作財產權之消滅	317
第五章 著作權合理使用	319
❖合理使用之判斷基準	319
❖各種合理使用態樣	320
❖合理使用之法律效果	328
❖合理使用與暫時性重製	329
第六章 著作權之強制授權	331
❖刪除翻譯權強制授權	331
❖音樂著作強制授權	331
❖音樂著作強制授權辦法	332
第七章 著作權仲介團體	335
❖著作權仲介團體	335
❖審議及調解委員會	335
❖調解制度	336
❖調解與仲裁	337
第八章 著作權之侵害與救濟	339
❖民事救濟	339
❖刑事責任	346
❖處罰制度之重大變革	352
第九章 數位時代之著作權	355
❖暫時性重製	355
❖公開傳輸權	357
❖權利管理電子資訊	358
❖防盜拷措施	359
❖P2P 網路平台業者之責任	364
第十章 著作權法國際條約發展趨勢	367
❖重要國際著作公約	367
❖國際條約對著作權法之影響	368

❖WCT 及 WPPT	368
❖國際著作權新議題	369
第十一章 案例解析	371
第十二章 實用 Q&A	385

附錄

智慧財產權法考古題	395
參考文獻	405

第一篇

智慧財產權法律總論

- ❖ 智慧財產權的意義
- ❖ 國際公約定義智慧財產權
- ❖ 智慧財產權的特性
- ❖ 智慧財產權法分類
- ❖ 各種智慧財產權法之關係
- ❖ 智慧財產權保護主義
- ❖ 商標法保護特性
- ❖ 三種專利型態
- ❖ 著作權法保護特性
- ❖ 著作權的種類
- ❖ MP3 及 P2P 的爭議
- ❖ 國際智慧財產權發展
- ❖ 智慧財產權法之修正
- ❖ 智慧財產案件審判新紀元
- ❖ 實務案例

INTELLECTUAL
PROPERTY

