

# 著作權法第六十五條第二項四款 衡量標準之研究

## 大綱目錄

第一章 緒論.....	1-1
第二章 研究動機與研究方法 .....	2-1
第一節 研究動機.....	2-1
第二節 比較法上之 學理及實務研究與分析.....	2-7
第三節 我國學術與司法案例 之研究與分析.....	2-9
第三章 合理使用原則之基本探討----理論與內涵.....	3-1
第一節 合理使用原則與條款之沿革.....	3-1
第二節 合理使用之理論.....	3-5
第三節 著作權合理使用之必要性.....	3-8
第四節 著作權合理使用之標的.....	3-12
第五節 提出合理使用抗辯之時機 ----合理使用原則運用三部曲 .....	3-14
第六節 概念與概念表達方式區分理論之適用.....	3-16
第四章 合理使用之審酌模式 .....	4-1
第一節 前言.....	4-1
第二節 著作權法第六十五條與前置條文---- 「第四十四條至第六十三條」	

之相對關係探討.....	4-3
第三節 「個案分析」模式.....	4-8
第四節 「整體衡量」原則.....	4-10
第一項 自個案中分析出四項事實，並應逐一審酌.....	4-12
第二項 四項事實應綜合審酌，無分先後.....	4-13
第三項 法定四項事實以外之其他事實亦應併入個案綜予審酌.....	4-13
第一款 行為人欠缺善意或惡意之利用行為.....	4-15
第二款 利用行為係出於「搭他人便車」之目的.....	4-16
第三款 著作權人為保障其隱私權而藉行使著作權以阻止他人利用其著作權.....	4-17
第四款 著作權人為規避競爭而拒絕他人使用其著作.....	4-18
第五款 檢討.....	4-19
第五節 「標準答案難覓」的審酌模式.....	4-20
第六節 「多面相」的審酌模式.....	4-22

## 第五章 與審酌利用行為是否構成合理使用有關之理論 ..... 5-1

第一節 利益平衡理論.....	5-1
第二節 改頭換面之利用理論.....	5-6
第三節 一般利用與競爭利用之區分理論.....	5-9
第四節 多面相審酌理論.....	5-11
第五節 Goldstein 教授之分析理論.....	5-14
第一項 個人利益比較法.....	5-15
第二項 公共利益理論.....	5-21
第三項 個人利益和公共利益法之比較.....	5-22

## 第六章 利用目的與性質之審酌 ..... 6-1

第一節 積極使用行為.....	6-1
第一項 教育目的之使用.....	6-4
第一款 為學校教學需要之重製利用.....	6-6
第一目 適用主體.....	6-6
第二目 “Mikaelian”案介紹.....	6-8
第三目 本款利用行為及其態樣分析.....	6-10
第四目 以他人已公開發表之著作為利用對象之商權.....	6-11
第五目 本款消極規定之妥當性商權.....	6-12
第二款 為編製教科用書之利用行為或為教育目的之公開播送	

.....	6-13
第三款 美國 <i>Princeton University Press</i> 案討論 .....	6-16
第二目 本案程序經過 .....	6-19
第三目 本案爭點及法院判決理由 .....	6-20
第二項 為新聞報導目的之利用行為.....	6-26
第一款 緒說.....	6-26
第二款 我國著作權法上報導新聞行為與合理使用.....	6-28
第一目 緒說 .....	6-28
第二目 報導新聞時之附帶使用 .....	6-29
第三目 新聞上之轉載或公開播送使用 .....	6-34
第四目 殷宗文照片案分析 .....	6-41
第五目 非屬新聞報導之案例介紹 .....	6-44
第三項 為學術、研究或評論或其他正當目的之引用行為.....	6-46
第一款 「引用」行為總說.....	6-46
第二目 引用之長短，有差別嗎？ .....	6-51
第三目 法學教授文章案 .....	6-53
第二款 為學術目的之利用.....	6-57
第三款 為研究目的之利用.....	6-59
第二節 出於商業目的之利用行為.....	6-61
第一項 前言.....	6-61
第二項 如何審酌具有商業性質之利用行為.....	6-63
第三項 商業之性質對於合理使用認定之影響.....	6-68
第四項 美國著作權法上對於「出於商業目的之利用行為」之審酌態度	
.....	6-68
第一款 美國法上的傳統見解.....	6-69
第二款 美國聯邦最高法院見解的反覆與拍板定案.....	6-71
第三款 我國司法實務上對於商業利用行為所採之見解.....	6-75
第一目 殷宗文照片案 .....	6-76
第二目 光碟月刊案---將 BBS 上之文章重製販售案 .....	6-77
第三目 於為旅行社製作之廣告上使用他人潛水照片案	
.....	6-78
第四目 於雜誌上重製他人電腦遊戲光碟片內畫面案 .....	6-79
第五目 將家用伴唱帶擅自在營業場所內公開演出案 .....	6-80
第六目 麵包機使用說明書案 .....	6-82
第七目 九二一地震災區受災紀錄冊案 .....	6-84
第三節 小結.....	6-85

## 第七章 被利用著作性質之審酌..... 7-1

第一節 被利用著作性質之內涵.....	7-1
第一項 著作.....	7-2
第二項 著作之性質.....	7-3
第二節 資訊性或事實性著作.....	7-5
第一項 前言.....	7-5
第二項 如何審酌被利用著作之性質.....	7-8
第三項 事實性著作與其他各款事實之關係.....	7-10
第一款 與第一款之關係.....	7-11
第二款 與第三款之關係.....	7-12
第三款 與第四款之關係.....	7-12
第四項 小結.....	7-14
第三節 絕版著作之合理使用.....	7-17
第四節 尚未公開發表著作與合理使用.....	7-19
第一項 前言.....	7-19
第二項 我國著作權法相關規定檢討.....	7-20
第三項 如何合理使用尚未公開發表之著作.....	7-24

## 第八章 利用之數量與質量----利用程度之審酌..... 8-1

第一節 前言.....	8-1
第二節 利用之程度與合理使用.....	8-3
第一項 微量之使用.....	8-3
第二項 數量之多寡與重要性之高低.....	8-5
第三項 重大程度之利用與合理使用.....	8-6
第四項 對於整個著作之利用.....	8-8
第三節 利用程度之審酌--實務案例研析.....	8-13
第一項 殷宗文照片案.....	8-13
第二項 <i>Mikaelian</i> 案介紹.....	8-14
第三項 「鐵道歲月經典」案.....	8-16
第四項 重製「變臉」光碟十張案.....	8-17
第五項 電腦點唱機附盜版 VCD 光碟片案.....	8-18
第六項 微量使用案.....	8-19

## 第九章 利用結果對於被利用著作之影響 ----利用效果之審酌..... 9-1

第一節 前言.....	9-1
第二節 著作之市場.....	9-4
第一項 潛在市場.....	9-4
第二項 衍生著作之市場.....	9-5
第一款 <i>Harper &amp; Row</i> 案.....	9-5
第二款 <i>Meeropol v. Nizer</i> 案.....	9-6
第一目 本案事實.....	9-6
第二目 法院的見解.....	9-7
第三目 本案分析.....	9-8
第三款 著作權人尚未實現之市場.....	9-9
第三項 小結.....	9-12
第三節 著作之價值.....	9-14
第一項 理論分析.....	9-14
第二項 <i>Mikaelian</i> 案討論.....	9-15
第一款 本案事實.....	9-15
第二款 法院的判定與見解.....	9-16
第四節 使用行為效果之評估 ---不利影響（損害）之種類.....	9-18
第一項 不利影響（損害）之種類.....	9-18
第一款 被利用著作之銷售或價值之不利影響（損害）.....	9-19
第二款 減損被利用著作之銷售利潤.....	9-20
第三款 抑制或取代被利用著作之創作目的.....	9-21
第二項 不利影響（損害）之證明.....	9-21
第五節 案例分析---以殷宗文照片案為例.....	9-24
第六節 結論.....	9-26

## 第十章 著作權合理使用審酌準則之試擬---代結論..... 10-1

一、前言.....	10-1
二、本研究之建議.....	10-3

## 附錄一 參考資料

- 一、我國學術論文與司法案例
- 二、美國司法案例及學術論文

## 附錄二 類似商品及類似服務審查基準