網路利用著作(如網拍時使用商品照片等)所涉著作權問題說明會

益思科技法律事務所 賴文智律師

2019/8/23@臺北體育館3樓視聽教室

網路利用他人著作應注意的幾項議題

1. 如何判斷作品是否著作權法保護？
2. 著作權是誰的？
3. 司法實務對於攝影著作保護的判斷
4. 免費圖庫與授權條款的解讀
5. 著作財產權限制與合理使用
6. 網拍使用照片爭議多，自行拍攝最安全

如何判斷作品是否著作權法保護？

著作的定義	指屬於文學、科學、藝術或其他學術範圍之創作
著作保護的要件	須為文藝型態、須為人類創作成果、須具創作性（原創性）
不保護的客體	著作權法第9條：法令、符號、名詞、表格、事實、依法令舉行的考試試題等
表達與思想	著作權的保護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
著作財產權保護期間	保護期間：自然人終身至其死亡後50年；別名著作或不具名著作、法人著作、攝影、視聽、錄音、表演至公開發表後50年

問題出在誰？(3)

觀看次數：215,832次

200 105 分享 儲存 •••

爆料公社4.0

發佈日期：2018年5月31日

訂閱 (3.2萬)

著作權是誰的？原則與例外

著作權歸屬原則	第10條：**著作人**於**<u>著作完成時</u>**享有著作權。但本法另有規定者，從其規定。
職務上完成著作	第11條：未以契約特別約定，著作人格權屬於員工，著作財產權屬於雇主，公務員亦屬著作權法所稱受雇人。
出資聘人完成著作	第12條：未以契約特別約定，著作人格權與著作財產權均屬於受聘人，出資人得於契約目的範圍利用
誰能主張著作權	通常與著作利用有關的訴訟，多涉及著作財產權，應該是由著作財產權人，而非著作人主張權利，因此，若有要取得授權，也應該是向著作財產權人取得，因為著作人可能因為前述著作權歸屬的規定，或是事後將著作財產權讓與，而未能享有著作財產權；取得專屬授權或是經著作財產權人同意之人，亦可能主張權利

著作種類與複合型著作

語文著作	包括詩、詞、散文、小說、劇本、學術論述、演講及其他之語文著作
音樂著作	包括曲譜、歌詞及其他之音樂著作
戲劇、舞蹈著作	包括舞蹈、默劇、歌劇、話劇及其他之戲劇、舞蹈著作
美術著作	包括繪畫、版畫、漫畫、連環圖（卡通）、素描、法書（書法）、字型繪 畫、雕塑、美術 工藝品及其他之美術著作
攝影著作	包括照片、幻燈片及其他以攝影之製作方法所創作之著作

著作種類與複合型著作

圖形著作	包括地圖、圖表、科技或工程設計圖及其他之圖形著作
視聽著作	包括電影、錄影、碟影、電腦螢幕上顯示之影像及其他藉機械或設備表現系列 影像，不論 有無附隨聲音而能附著於任何媒介物上之著作
錄音著作	包括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。但附隨於視聽著作 之聲音不屬之
建築著作	包括建築設計圖、建築模型、建築物及其他之建築著作
電腦程式著作	包括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

著作種類與複合型著作

表演	表演人對既有著作或民俗創作之表演，**以獨立之著作保護之**。 表演之保護，**對原著作之著作權不生影響**。
編輯	就資料之選擇及編排具有創作性者為編輯著作，**以獨立之著作保護之**。 編輯著作之保護，**對其所收編著作之著作權不生影響**。
改作	就原著作改作之創作為衍生著作，**以獨立之著作保護之**。 衍生著作之保護，**對原著作之著作權不生影響**。
複數著作的結合	流行音樂CD→詞、曲、錄音、表演 雜誌→諸多文章、照片，通常可以數著作個別主張權利
複合型的著作	視聽著作→劇本、音樂、美術、錄音、表演同步錄製而成 電腦遊戲→語文、音樂、美術、錄音、視聽、電腦程式著作等整合

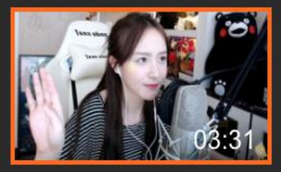
英雄联盟 发布于：2018-05-18 72.2万次播放

千里寻敌冷静切入轻取三杀

推荐视频 弹幕列表

二珂《千千阙歌》你的月亮我的珂 ❤
二珂 10.7万

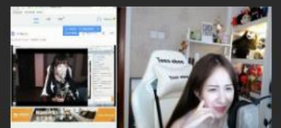
【二珂】《告白气球》快乐大本营live ❤
岩盐芝士… 10.6万



二珂《突然的自我》放飞一下~
二珂 72.2万

二珂《潇洒走一回》红尘啊滚滚痴痴啊情深~
二珂 10.7万

【二珂】《是不是爱情》空气很香甜！反…
岩盐芝士… 2.2万



二珂：这个油腻女孩是谁？你们认识吗

照片如何具有原創性而成為攝影著作？

智慧財產局民國94年3月8日電子郵件940308
依通常情形，商品照片主要係為彰顯商品之特色、優點，故或多或少均含有攝影技巧在內，其仍有構成著作從而受著作權保護。此外，實務上也有判決認為「攝影著作固屬著作權法之著作，然著作權法之精神，在於保護具『原創性』之著作應係指由『**主題之選擇**』、『**光影之處理**』、『**修飾**』、『**組合**』或**其他藝術上之賦形方法**，以攝影機產生之著作，始受保護。通常一般以攝影機對實物拍攝之照片，尚難認係著作權法所指之著作。」（最高法院92年度台上字第1424號判決）

智慧財產法院106年度民著訴字第32號判決
經查，系爭圖片為中藥材之照片，除紫蘇葉為多數葉片堆疊綑綁之通常形式之外，餘均為一個（靈芝）或多數藥材個體散置之圖片，**別無其他任何人、物之擺設**，從圖片之**拍攝角度、構圖佈局、光線明暗**可知，其構圖、觀景、顏色，均為單純原物之呈現，**景深**也無特殊性，亦**未見有何藝術上之賦形方法**，而足以表達創作者之思想或情感；縱原告主張系爭圖片經由攝影師以攝影方式創作多張類似攝影著作，再由原告專業人員與攝影師共同挑選出構圖、光影變化等最佳之作品，經原告員工以專業電腦繪圖軟體針對所選出的攝影著作進行相關後製流程，使系爭圖片更佳符合原告商業銷售需求，耗費大量人力、資源，亦與系爭圖片是否具有創作性無涉，系爭圖片實難謂有何創作性而可為著作權法保護之著作

照片如何具有原創性而成為攝影著作？

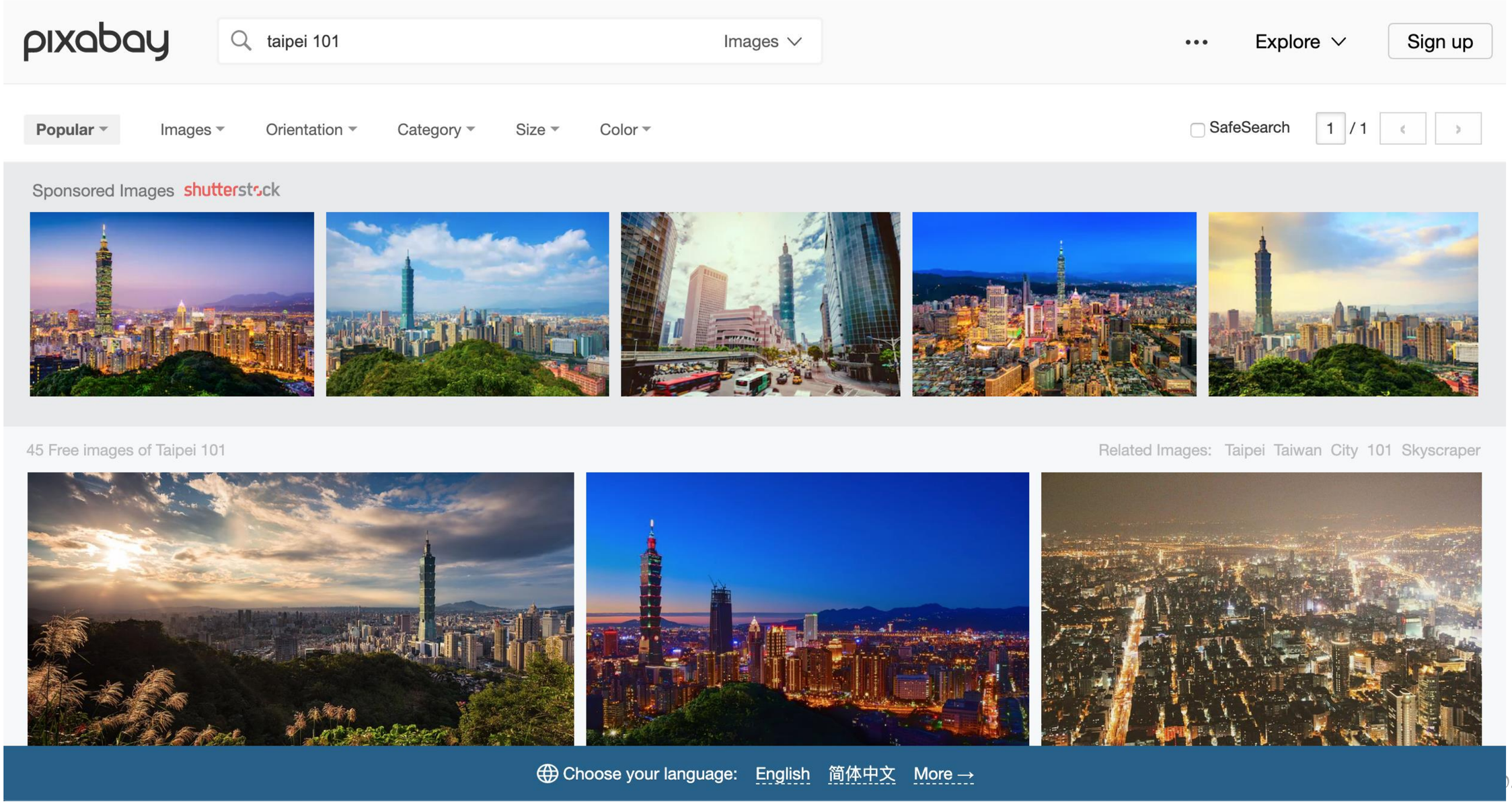
最高法院106 年台上字第 775 號民事判決

曾學仁**依其個人觀察之角度，選擇取景位置，運用攝影技巧**所拍攝之系爭照片，清楚捕捉到邱毅前往監察院告發之際，突遭黃永田趁其不備摘取假髮之瞬間畫面，無從預先安排人物位置或事後重現，且有別於其他在場記者拍攝之照片畫面，**非屬單純實體人、物之機械式再現**，顯已挹注個人精神情感思想在內，符合著作權法最低創意之保護要件，具有原創性，為著作權法第5條第1項第5款規定之攝影著作。

智慧財產法院106 年度刑智上訴字第 38 號判決

正因攝影著作之完成需以機器協力為之，而隨著機器本身功能日漸強大，攝影者不須逐一設定各個拍攝模式即可完成創作，在此科技進步之時空背景下，**於探討攝影著作是否具「創作性」要素時，不應將攝影者是否有進行「光圈、景深、光量、快門」等攝影技巧之調整**，作為判斷該攝影著作是否有「創作性」之依據，**只要攝影者於攝影時將心中所浮現之原創性想法，於攝影過程中，對拍攝主題、拍攝對象、拍攝角度、構圖等有所選擇及調整，客觀上可展現攝影者與他人可資區別之個性，足以呈現創作者之思想、感情，而非單純僅為實體人、物機械之再現，即應賦予著作權之保護**。

免費圖庫行不行？


pixabay
taipei 101
Images
Explore
Sign up
Popular
Images
Orientation
Category
Size
Color
SafeSearch
1 / 1
Sponsored Images shutterstock
45 Free images of Taipei 101
Related Images: Taipei Taiwan City 101 Skyscraper
Choose your language: English 简体中文 More →

shutterstock IMAGES FOOTAGE EDITORIAL MUSIC Pricing English Log in Sign up

Search royalty-free images, vectors, and illustrations Categories

Save Try Share Edit

Create your free account

Email address

Password

Download

By creating an account, I agree to Shutterstock's Website terms, Privacy policy and Licensing terms.

Already have an account? Log in

SHUTTERSTOCK LICENSE AGREEMENT

A STANDARD IMAGE LICENSE grants you the right to use Images:

- As a **digital reproduction**, including on websites, in online advertising, in social media, in mobile advertising, mobile "apps", software, e-cards, e-publications (e-books, e-magazines, blogs, etc.), email marketing and in online media (including on video-sharing services such as YouTube, Dailymotion, Vimeo, etc., subject to the budget limitations set forth in sub-section I.a.i.4 below);
- **Printed in physical form** as part of product packaging and labeling, letterhead and business cards, point of sale advertising, CD and DVD cover art, or in the advertising and copy of tangible media, including magazines, newspapers, and books provided no Image is reproduced more than 500,000 times in the aggregate;
- As part of an **"Out-of-Home" advertising campaign**, including on billboards, street furniture, etc., provided the intended audience for such campaign is less than 500,000 gross impressions.
- **Incorporated into film, video, television series, advertisement, or other audio-visual productions** for distribution in any medium now known or hereafter devised, without regard to audience size, provided the budget for any such production does not exceed USD $10,000;
- **For your own personal, non-commercial use** (not for resale, download, distribution, or any commercial use of any kind)

3D_Maennchen / 8745 images

Coffee Follow

22 31

Limited time offer: Get 10 free Adobe Stock images.

ADS VIA CARBON

Free Download

Pixabay License

Free for commercial use

No attribution required

Like Pixabay on Facebook

Like 599K Share

License for Images and Videos － Pixabay License

Under the Pixabay License you are granted an irrevocable, worldwide, non-exclusive and royalty free right to **use, download, copy, modify or adapt the Images and Videos for commercial or non-commercial purposes**. **Attribution of the photographer or Pixabay is not required** but is always appreciated.

The Pixabay License does **not** allow:

a.sale or distribution of Images or Videos as digital stock photos or as digital wallpapers;

b.sale or distribution of Images or Videos e.g. as a posters, digital prints or physical products, without adding any additional elements or otherwise adding value;

c.depiction of identifiable persons in an offensive, pornographic, obscene, immoral, defamatory or libelous way; or

d.any suggestion that there is an endorsement of products and services by depicted persons, brands, and organisations, unless permission was granted.

著作財產權限制與合理使用

利用他人著作之行為，原則上均須取得授權，例外在符合著作財產權限制（合理使用）規定時，無須取得授權即得利用，但有判斷標準不明確的缺點，網路創作者自行判斷時可能會有「利益衝突」的盲點

著作權法第44條至第63條為著作財產權限制（合理使用）之個別規定，包括：為教學目的的重製、因時事報導使用所接觸之資料、個人或家庭非營利目的之使用、時事論述之轉載…等

並非註明出處、作者即屬於合理使用，第64條：「Ⅰ依第四十四條至第四十七條、第四十八條之一至第五十條、第五十二條、第五十三條、第五十五條、第五十七條、第五十八條、第六十條至第六十三條規定利用他人著作者，應明示其出處。Ⅱ前項明示出處，就著作人之姓名或名稱，除不具名著作或著作人不明者外，應以合理之方式為之。」合理使用若未明示出處，仍有刑事責任（5萬元以下罰金）

合理使用的判斷基準

著作權法第65條：「Ⅰ著作之合理使用，不構成著作財產權之侵害。Ⅱ著作之利用是否合於第四十四條至第六十三條規定或其他合理使用之情形，應審酌一切情狀，尤應注意下列事項，以為判斷之基準：

一、**利用之目的及性質**，包括係為商業目的或非營利教育目的。

二、**著作之性質**。

三、**所利用之質量**及**其在整個著作所占之比例**。

四、**利用結果對著作潛在市場與現在價值之影響**。」

「合理使用」乃是著作權領域的「黑洞」，投入再多的時間，也無法在所有個案得到唯一「正解」

如何合法利用網路資源？

未經授權不得利用	發表在網路上的著作，其保護與發表在其他媒體相同，除非符合著作財產權限制或合理使用，未經授權不得利用
並非公益即合法	非營利、教育或公益，並不當然使利用他人著作的行為合法化，仍須逐一檢視是否符合著作財產權限制或合理使用
網路、媒體轉載	第61條：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
嚴選網路資源	網路上標榜自由取用的資源，往往是有問題的資源，通常「合法」免費的資源，會把利用的限制或授權的規定說明得很詳細
創用CC	可以考慮使用明確標示創用CC符號的網路資源，如照片、音樂、影音等，但仍須遵守創用CC的授權規範

【泰國小老板】海苔棒棒

$540
(售價已折)

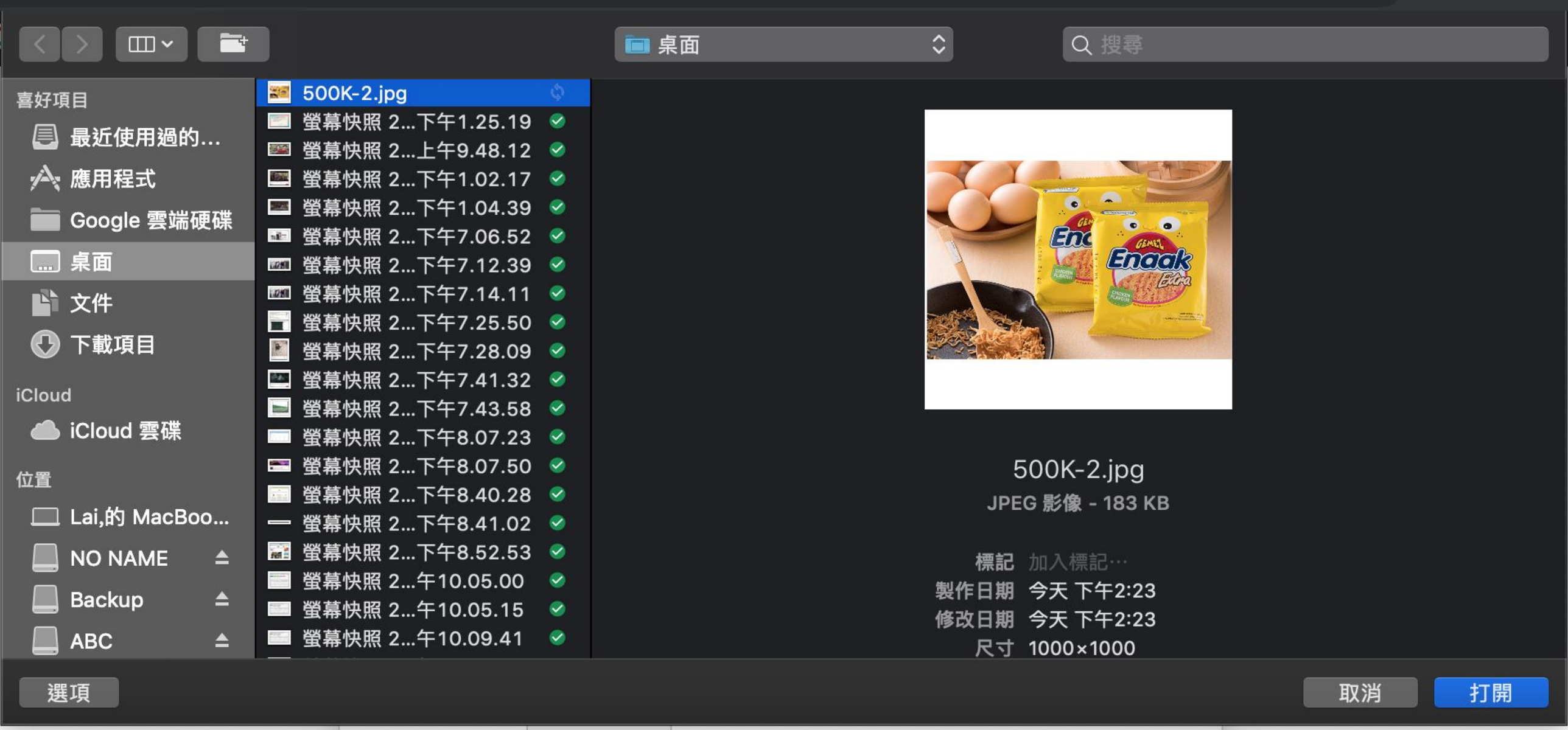
【The Golden Duck

$209

【The Golden Duck

$199

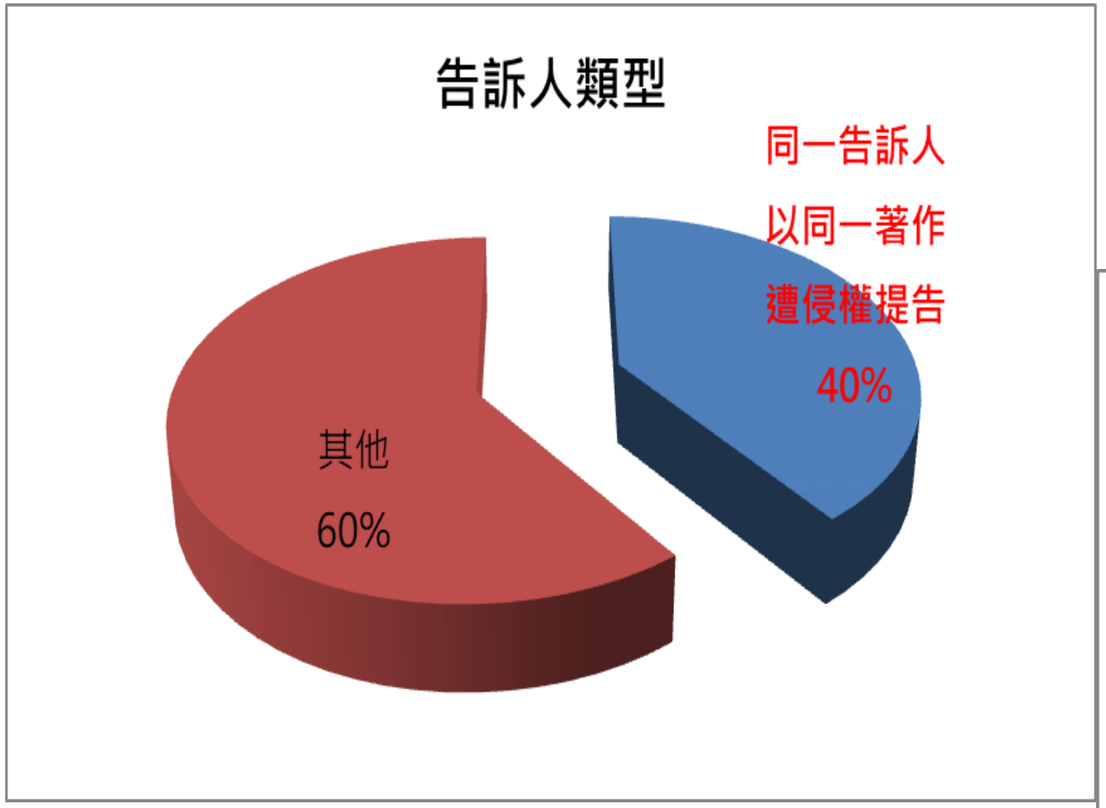
Google 圖片

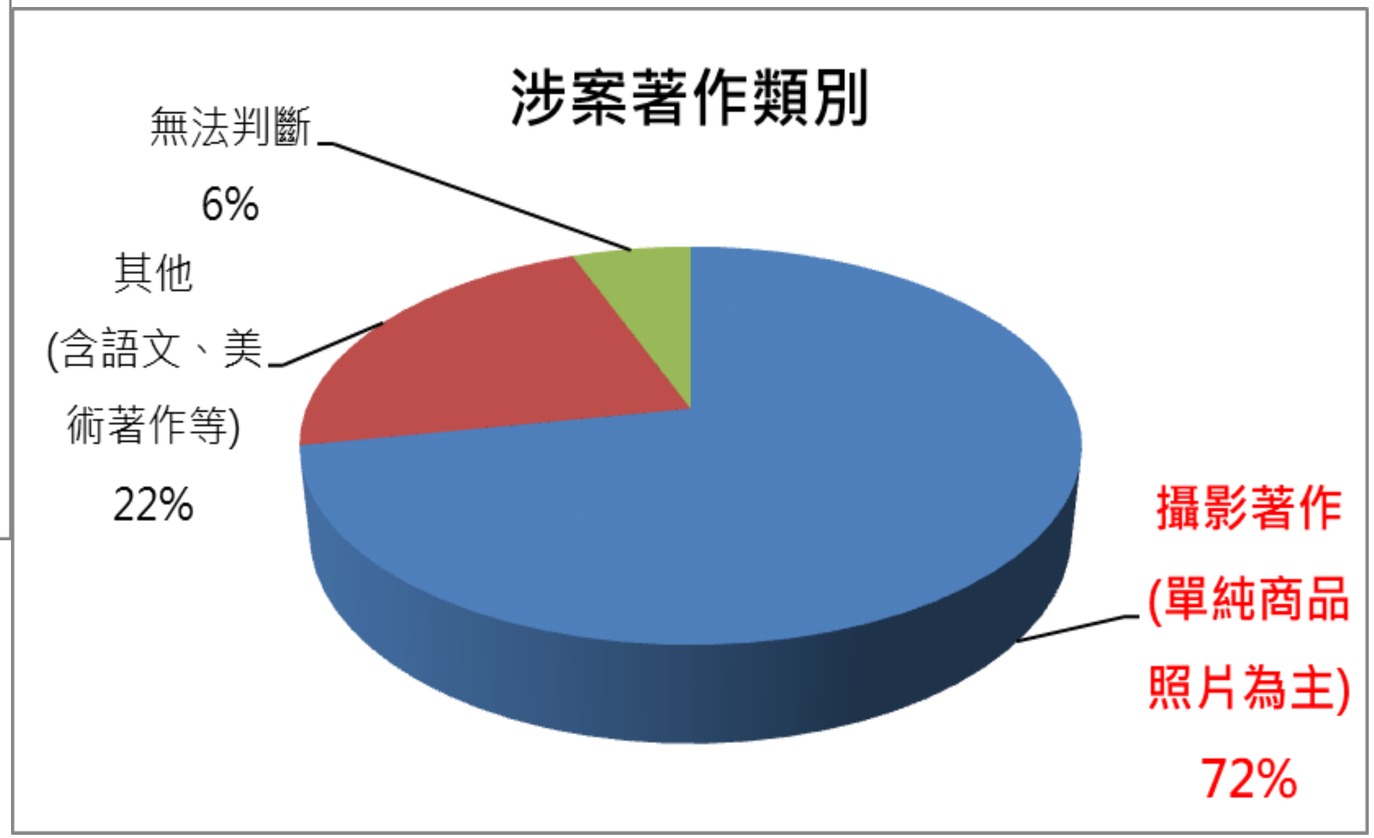


選擇檔案 未選擇任何檔案

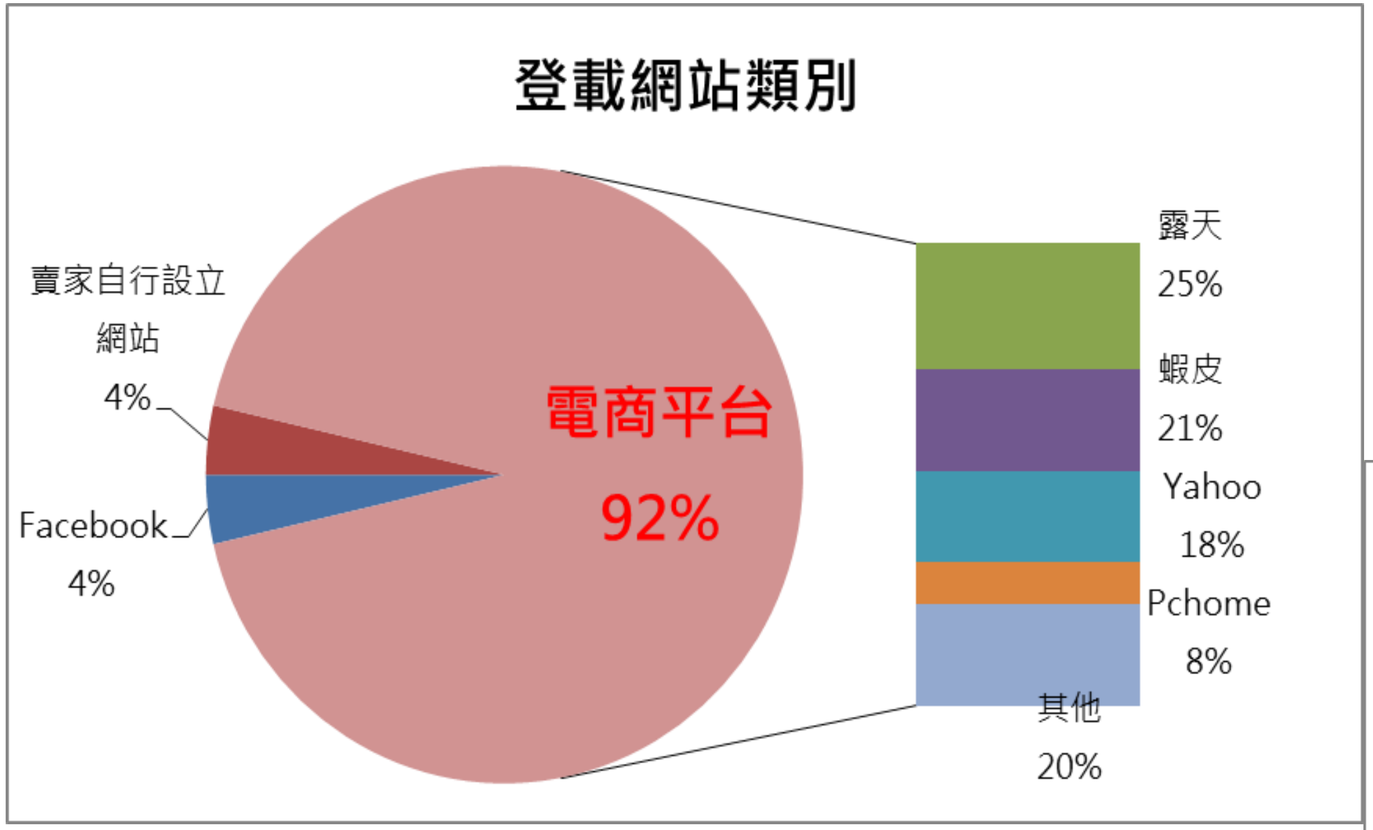
透過Google以圖找圖的功能，很容易就可以找到使用相同或類似照片的網路內容，網路拍賣因為是透過網路平台，使用者的真實身分很容易確定，又難以主張是屬於非營利的使用，即令是原廠的照片一樣還是有經銷商或代理商有動機提起訴訟

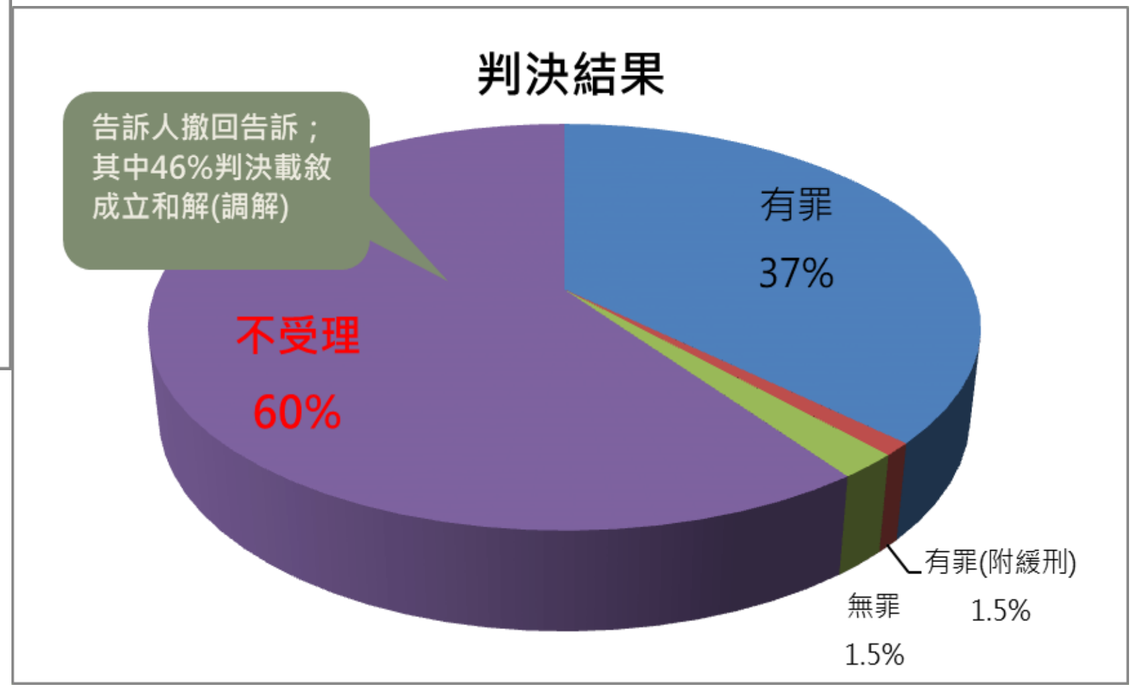
網拍照片使用爭議的刑事案件統計





網拍照片使用爭議的刑事案件統計





感謝各位來賓參與，歡迎提出問題！

益思科技法律事務所
臺北市忠孝東路四段290號8樓

facebook.com/twislaw
www.is-law.com
wenchi@is-law.com
02-27723152