


發放或販賣以知名動畫電影公司正版授權之造型模具製成食品，是否涉及著作權與商標權侵害。

 匿名（一般會員） 智慧財產權 2019-01-12 17:10

若於園遊會擺攤時，販賣以知名動畫電影公司「正版授權」之造型模具製成餅乾、吐司、蛋糕等甜點，是否涉及著作權與商標權侵害？

於網路檢索的過程中亦發現相關新聞：「雞蛋糕拚有型 侵權卡通模具恐挨告」，文中提及：「若模具未經代理商授權，要是認定有侵權行為，業者恐怕會挨告。」但若以原公司「自身正版授權」之模具所製成之產品，進行販賣或發放的行為是否涉及著作權法之「重製」、「散布」或涉及商標侵權爭議呢？



林希庭（認證法律人）

讚：0 留言：0

2020-04-16 22:55

模具公司製作造型模具，可能是著作權上的重製或改作行為

- （一） 模具業者將卡通造型（美術著作）製作成模具，可能是重製^[1]行為，也就是製作與原作一模一樣的模具。
- （二） 如果將原作圖形轉換成立體模型，可能會加入製作者的創意，例如加上台灣限定字樣，就會是改作^[2]行為。

如原公司是合法的著作財產權人，並授權給模具業者，業者製作模具的行為就合法

依照著作權法第22條第1項^[3]、第28條^[4]，重製、改作是著作財產權人專有的權利。如果原公司擁有著作財產權人，且授權給模具業者，則造型模具的行為就合法。

販賣正版授權造型模具製成的食品，是著作權上散布行為

將著作的重製物（造型食品）提供公眾交易，是著作權法上的散布^[5]行為。

攤販購買正版授權造型模具，販售製成的食品，在著作權法上是否合法

通常情況下，模具業者為了讓模具產品能夠在市場上流通，應該要同時向著作財產權人取得「將模具賣給其他人，他人可利用模具製成食品販售給公眾」的授權。如此一來，販賣造型食品就有合法著作權授權。

攤販購買正版授權造型模具，販售製成的食品，在商標權法上是否合法

假設卡通圖案有註冊商標取得商標權，則依照商標法第35條^[6]規定，跟註冊商標登記的商品或服務相同或類似，使用跟註冊商標相同的商標（卡通造型），需要取得商標權人同意。商標權人有排他使用權，主要是因為商標讓人聯想到商品或服務的來源，要避免消費者發生混淆誤認，並保護商標的識別功能不受到侵害。本題有以下幾種可能：

- （一） 卡通圖案登記商標時沒有登記到食品類，就表示在食品商品中，卡通商標不被保護，因此攤販販售卡通造型食品不會侵害商標權。
- （二） 卡通圖案登記商標時有登記到食品類，就表示在食品商品中，卡通商標被保護。通常情況下，模具業者為了讓模具產品能夠在市場上流通，應該要同時向商標權人取得「將模具賣給其他人，他人可利用模具製成食品販售給公眾」的授權。
- （三） 同上（二），但模具業者沒有取得商標權人相關授權，則會違反商標法第68條^[7]規定，而有第95條處罰3年以下有期徒刑、拘役或科或併科新臺幣20萬元以下罰金。如果造成商標權人損害，需要負民事損害賠償責任。

延伸閱讀：

- 1. 經濟部智慧財產局（2014），〈[解釋資料檢索-電子郵件1030711](#)〉
- 1. 經濟部智慧財產局（n.d.），〈[商標法逐條釋義](#)〉

註腳

- [1] [著作權法第3條](#)第1項第5款：「重製：指以印刷、複印、錄音、錄影、攝影、筆錄或其他方法直接、間接、永久或暫時之重複製作。於劇本、音樂著作或其他類似著作演出或播送時予以錄音或錄影；或依建築設計圖或建築模型建造建築物者，亦屬之。」
- [2] [著作權法第3條](#)第1項第11款：「改作：指以翻譯、編曲、改寫、拍攝影片或其他方法就原著作另為創作。」
- [3] [著作權法第22條](#)第1項：「著作人除本法另有規定外，專有重製其著作之權利。」
- [4] [著作權法第28條](#)：「著作人專有將其著作改作成衍生著作或編輯成編輯著作之權利。但表演不適用之。」
- [5] [著作權法第3條](#)第1項第12款：「散布：指不問有償或無償，將著作之原件或重製物提供公眾交易或流通。」
- [6] [商標法第35條](#)：「
 - I 商標權人於經註冊指定之商品或服務，取得商標權。
 - II 除本法第三十六條另有規定外，下列情形，應經商標權人之同意：
 - 一、於同一商品或服務，使用相同於註冊商標之商標者。
 - 二、於類似之商品或服務，使用相同於註冊商標之商標，有致相關消費者混淆誤認之虞者。
 - 三、於同一或類似之商品或服務，使用近似於註冊商標之商標，有致相關消費者混淆誤認之虞者。

III 商標經註冊者，得標明註冊商標或國際通用註冊符號。

[7] 商標法第68條：「

I 未經商標權人同意，為行銷目的而有下列情形之一，為侵害商標權：

一、於同一商品或服務，使用相同於註冊商標之商標者。

二、於類似之商品或服務，使用相同於註冊商標之商標，有致相關消費者混淆誤認之虞者。

三、於同一或類似之商品或服務，使用近似於註冊商標之商標，有致相關消費者混淆誤認之虞者。」

「為行銷目的」，指在交易過程中未經商標權人同意使用商標的商業行為，包括購買消費行為、廣告、陳列……等。

◆ 著作權，重製，改作，散布，商標權
