

## 著作的類型有哪些？——(三) 衍生、編輯、表演

文:曾允君（認證法律人）· 智慧財產權 · 2022-11-15

---

本文

### 二、著作的種類

依據著作權法第5條第1項至第7條之1<sup>[1]</sup>，著作可區分為數個主要類型，但這些規定是採例示規範方式，著作權法保障的著作並不限於這些類型，只要符合著作權法應受保護著作的必要條件<sup>[2]</sup>都會產生著作權；相反的，縱然符合各類型描述，但不符合應受保護著作的條件，仍無著作權。不同類型的著作依據著作權法有不同的權利，以下一一說明<sup>[3]</sup>。

（一）～（五），請見本站《著作的類型有哪些？——（一）語文、音樂、戲曲與舞蹈、美術、攝影》。

（六）～（十），請見本站《著作的類型有哪些？——（二）圖形、視聽、錄音、建築、電腦程式》。

#### （十一）衍生著作

依著作權法第6條第1項<sup>[4]</sup>，指就原著作改作之創作，就是以翻譯、編曲、改寫、拍攝影片或其他方法（著作權法第3條第1項第11款<sup>[5]</sup>）就原著作另為創作後的新著作，如外文文獻的中譯本或小說翻拍的電影。因為著作人對衍生著作仍有投入相當精神力，在符合受保障著作的條件下<sup>[6]</sup>（如全篇使用Google翻譯的譯本可能不符合），著作權法賦予其獨立著作權加以保障<sup>[7]</sup>，且不影響原著作的權利（著作權法第6條第2項<sup>[8]</sup>）。新著作的性質將依其型態認定，如將素描畫改作為木雕，二個都是美術著作；但若是將金庸《射雕英雄傳》翻拍為電視劇，後者則成為視聽著作。

#### （十二）編輯著作

依著作權法第7條第1項<sup>[9]</sup>，指就資料的選擇及編排具有創作性的著作，如商業周刊或天下雜誌。此類著作與衍生著作相同，因為著作人仍有投入相當精神力，所以在符合受保護著作的條件下<sup>[10]</sup>，著作權法賦予其獨立的著作權加以保障，且不影響原著作的權利（著作權法第7條第2項<sup>[11]</sup>）。因此，編輯著作中原則上含有多個具有獨立著作權的著作，各自權利獨立存在，利用上仍應取得授權，才會合法。

#### （十三）表演著作

依著作權法第7條之1第1項<sup>[12]</sup>，指對既有著作或民俗創作的表演，呈現方法並無限制，可能是口述、演技、

舞蹈、歌唱、彈奏樂器或其他方法，如朗讀詩詞、演唱流行歌或演奏鋼琴曲譜，表演內容不一定須為受著作權法保障的著作，縱然表演內容的著作財產權存續期間屆滿或不受著作權法保障，仍屬表演著作而享有著作權。表演著作與衍生著作及編輯著作相同，因為著作人仍有投入相當精神力，所以在符合受保護著作的條件下，著作權法賦予其獨立的著作權加以保障，且不影響原著作的權利（著作權法第7條之1第2項<sup>[13]</sup>）。表演著作及戲曲與舞蹈著作相似度高，原則上戲曲與舞蹈著作具有較高度創作性，若是對既有戲曲或舞蹈的詮釋，將被歸屬於表演著作，仍應視個案具體認定。

#### 註腳

[1] 著作權法第5條第1項至第7條之1。

[2] 應具備哪些必要條件才屬於受到著作權法保障的著作（具文藝性質、具表達形式、有人類精神力參與、屬原始創作及非著作權法排除保障的類型等），將於後續單元分享。

[3] 以下僅先說明各類著作的概念，至於個別著作類型享有何種權利，則於後續單元分享。

[4] 著作權法第6條第1項：「就原著作改作之創作為衍生著作，以獨立之著作保護之。」

[5] 著作權法第3條第1項第11款：「本法用詞，定義如下：……十一、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。」

[6] 應具備哪些必要條件才屬於受到著作權法保障的著作（具文藝性質、具表達形式、有人類精神力參與、屬原始創作及非著作權法排除保障的類型等），將於後續單元分享。

[7] 至於衍生著作是否有侵害原著作著作權的可能？又若有侵害原著作著作權下，是否仍應給予衍生著作著作權？將涉及原著作所享改作權的概念，詳於後續單元分享。

[8] 著作權法第6條第2項：「衍生著作之保護，對原著作之著作權不生影響。」

[9] 著作權法第7條第1項：「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。」

[10] 最高法院97年度台上字第2488號刑事判決：「著作權法第七條第一項規定，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。故編輯著作，必須就資料之選擇及編排，能表現一定程度之創意及作者之個性者，始足當之，若僅有收集資料之事實，而就資料之選擇、編排欠缺創作性時，即令投入相當時間、費用，亦難謂係編輯著作而得享有著作權。」

[11] 著作權法第7條第2項：編輯著作之保護，對其所收編著作之著作權不生影響。

[12] 著作權法第7條之1第1項：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。

[13] 著作權法第7條之1第2項：表演之保護，對原著作之著作權不生影響。

#### 延伸閱讀

著作權法所保障的是什麼？——著作、著作物是不同的概念。

著作的類型有哪些？——（一）語文、音樂、戲曲與舞蹈、美術、攝影。

著作的類型有哪些？——（二）圖形、視聽、錄音、建築、電腦程式。

標籤

► 衍生著作，編輯著作，表演著作，著作