

# 智慧財產權與產業

徐建弘\*

2017年時任桃園律師公會副理事長，開會時常坐在當時擔任新竹律師公會理事長的楊明勳律師旁邊。他數次興致勃勃地談起全國科技龍頭的新竹科學園區位於新竹，新竹有產業界的優勢，即將在新竹律師公會開辦「科技律師實務培訓課程」，並邀請產、官、學及科技業，包括法律及非法律的專家來擔任講座，授課內容橫跨各個面向，令當時的我非常心動，一直放在心中。所以看到報名表時馬上報名，後來經過數月密集假日上課，終於順利結業。我有如重新發現新大陸般，看到一個以前從來不想，也沒試圖了解過的科技法律實務面向。

我一直將律師工作定義為「法律服務業」，亦即律師應該提供法律專業的服務給顧客，當然就是法律服務業。在當事人發生訴訟糾紛時，律師可以提供的是訴訟上專業的法律服務，但律師的法律服務應不僅限於訴訟糾紛的解決，而應該包含訴訟前關於訴訟的預防、訴訟後的程序圓滿完結及透過非訴訟的方式為當事人解決法律紛爭才是。今年5月份，肺炎疫情嚴峻後，各級法院都宣布取消原有庭期，經過相當期間後，才研議通過有關線上視訊開庭的相關法律及行政規則；但對於傳統訴訟律師而言，法院正常開庭的停擺，訴

訟當事人對於律師的需求，似乎沒如往常急迫的情況下，影響傳統訴訟律師的案源甚鉅。此時，又讓我開始思考律師的執業定位應該是什麼？我們服務的對象是誰？誰比較有能力支付足額的律師報酬？我們是不是應該把眼光放在有能力支付律師報酬，及有經常性對法律專業有需求的產業界？如果是，那律師應該有什麼樣的專業能力？應該提供什麼法律專業給產業界？智慧財產權的保障，應該就是其中一個非常重要的項目。

智慧財產權的保障對於產業界的重要，其實不用太多解釋，任何人都可以直接從語意上知道它的重要性。於是在決定全國律師雜誌2021年9月號專題時，即開始構思方向，最後因此決定「智慧財產權與產業」的專題；以此探討著作權、營業秘密、專利及商標四個智慧財產權面向的課題，並分別商請代表國立清華大學科技法律研究所的范建得教授、許卓傑專利工程師，代表工業技術研究院技術移轉與法律中心的翁振耘律師、林姿伶律師及毛玉棻律師，代表國立陽明交通大學科技法律研究所的莊弘鈺副教授，代表資策會科技法律研究所的王偉霖教授，代表律師實務界的楊明勳律師及柯志諄律師提供專論，以討論諸多相關議題。

\* 本文作者係執業律師，全國律師聯合會理事、編輯委員會主任委員

范建得教授及許卓傑專利工程師所撰寫的〈論虛擬實境之著作權法制——以美國法為中心〉專文，該文整理相關美國法院判決，並討論其適用；初步研析虛擬實境內容可能受到的著作權法保護，並介紹虛擬實境的定義與實際應用；並分節討論虛擬實境的程式碼、結構、次序及組織、畫面及聲音，以及虛擬物件等面向的著作權保護。該文並穿插圖片說明虛擬實境的使用方式，讓讀者更容易了解日常生活中其實都有接觸虛擬實境的經驗，進一步思考相關著作權保護的議題。在21世紀的科技年代，為了便利性和時效性，人類在虛擬實境空間進行語言聊天、共同遊玩電腦遊戲、聽音樂、觀賞影片、召開線上會議、教學等，已逐漸成為生活之必需。且自從肺炎疫情爆發以來，為了避免直接接觸傳染疾病的風險，人類在虛擬實境應用更加廣泛，人類更加毫無例外地必須選擇或使用虛擬實境的生活方式，所以該文可謂十分切合當下的情境；但虛擬實境的著作權保護應如何規範及發展，誠如該文文末所稱，此部分仍有賴法院實際案件中揭示判准，所以也期待所有司法實務工作者們之後的共同努力。

翁振耘律師、林姿伶律師及毛玉棻律師所撰寫的〈論營業秘密之秘密性及經濟價值——兼論無形資產評價之法律適用〉專文，該文誠如其前言中所述，梳理我國實務判決對於「秘密性」、「經濟價值」之闡釋與要求，歸納我國實務見解之判斷標準，並輔以我國相關文獻及美國法制檢視實務見解對於營業秘密之評斷；並同時引用工業技術研究院近

年來對於我國無形資產評價專利與技術等智慧財產之學理研究及實務經驗，並對司法實務界提出建言，期盼有助我國產業提升營業秘密等無形資產之價值及保護機制。

莊弘鈺教授及王偉霖教授所撰寫的〈從損害賠償與專利貢獻度論智財法院判決的趨勢——以飛利浦光碟案為中心〉專文，該文誠如其前言中所述，專利侵權損害賠償之計算往往是專利訴訟之最後一哩路，對於專利權人而言，要是體現發明技術之價值、影響研發投入之誘因，而攸關重大。該文先提出損害賠償規範與實證研究，其後並以飛利浦DVD-R光碟案之案例，就歷審判決之剖析而討論我們實務判決對於專利貢獻度之立場及架構，並期待我國未來能有更多涉及專利貢獻度之案件，使相關議題之討論能更完善，確實走完損害賠償最後一哩路。

楊明勳律師及柯志諄律師所撰寫的〈論臺灣與大陸地區商標使用與回銷行為〉專文，該文藉由最近智慧財產法院108年度民商上字第14號民事判決為起點，回顧過去司法實務對於「我國商標專用權保護範圍是否及於大陸地區」、「回銷行為」之意見進行探討，並討論與「回銷行為」定義相類似情況能否比附援引，提出看法。

全國律師雜誌於本年度，就智慧財產權方面之專題篇幅高於歷年，今年6月號之專題為「營業秘密法訟爭實務」、7月號之專題為「現今藝文活動相關重要著作權議題」，各期專題執行編輯均不約而同地以其選擇之專題，充分闡述智慧財產權保護對於產業之重要性。而本期專題之「智慧財產權與產業」

更直接探討對於產業重要之著作權、營業秘密、專利及商標四個智慧財產權保障之實務議題。9月9日為一年一度之律師節，本期於律師節當月出刊，更為本會改制為全國律師聯合會後第一年之律師節。期待本期全國律

師雜誌之專文，能對於此方面之課題有些許之助益。最後再次感謝本次專文之諸位專家學者無私地分享研究所得，也期待我國關於智慧財產權之法制，在審、檢、辯、學及產業界共同努力下能日益完備。