



BTCC “**新手專享**”

註冊並入金 BTCC，領取最高價值**17,500USDT**獎勵。
推薦好友還有更多返佣獎勵。

立即註冊/查看詳情

貓董律師談NFT 二創發行NFT算致敬還是抄襲？

原文：

<https://www.btcc.com/zh-TW/academy/crypto-basics/attorney-mao-dong-talks-about-whether-the-issuance-of-nft-by-nft-2nd-creation-is-a-tribute-or-plagiarism>

數位藝術盜版因 NFT 市場蓬勃發展而浮出水面，目前 OpenSea 在 NFT 交易市場擁有極高的市佔率，但官方承認平台上發行的 NFT 有許多是假冒、抄襲、濫發的作品。其中的「抄襲」也是最具有爭議的議題，到底 NFT 繪師或發行方參考他人實體創作來發行 NFT 算不算侵權？

致敬和抄襲的區別

在瞭解二創前，我們需要先明白致敬和抄襲的區別。

在著作權法中其實並沒有致敬也沒有抄襲的定義，但依照多數法院判決，致敬與抄襲的議題多半牽涉著作權法中的「**重製**」與「**改作**」兩個概念。「重製」指的是單純重覆製作沒有進一步去做修正，而「改作」指的是有在原本的元素中改編或添加一些自己的創意。如果細究「二創」的文義解釋是指第二次創作這個概念，確實比較會涉及到著作權法中的「改作」。

依照台灣法院的實務判決，一般創作是否有侵害到他人的重製權與改作權而有違法的可能，會去綜合判斷二創的作者是否滿足「接觸」與「實質相似」兩個要件。「**接觸**」是指二創者事先接觸過（多數是指看過或聽過）原創者的作品，而且兩人的作品有「實質相似」，這時才會說二創者的創作構成抄襲。

在判斷是否構成「抄襲」與否時，最困難的點就是如何認定兩個作品是否有「實質相似」，在實務上「實質相似」會因不同媒介上的創作而略有不同，但判斷上離不開「質的近似」與「量的近似」兩個標準。所謂「量的相近」是指判斷抄襲比例的多寡，而「質的相近」則是指相似的部分是否涉及創作的重要部分及核心內容。

NFT二創算抄襲還是致敬呢？

[NFT](#) 與傳統藝術的差別就在於創作的技術與媒介，雖然目前法院還未有 NFT 相關判決，但依據台灣智慧財產及商業法院作出的民事判決可知，媒介上的轉換不會是是否構成抄襲的判斷因素。

因為 NFT 創作涉及圖片、圖形、美術等概念，所以當在判斷兩個作品是否構成近似時，會特別將重點放在兩個作品的細節比對，包括構圖、整體外觀、主要特徵、顏色、造型、角度、形態、構圖元素。再去進

一步權衡兩個作品給一般大眾的整體觀念與感覺是否確實近似。

也許二創的人會認為「我的作品是致敬不算抄襲」，但向原創者致敬並不代表不必取得同意或授權，畢竟依照著作權法規定重製與改作，除非有進一步約定，否則都是屬於原創者的權利。更別說將二創作品製造成商品或 NFT 來販賣也已經構成營利行為，要主張著作權法上的合理使用其實是較難成立的。