

智慧財產及商業法院刑事判決

111年度刑智上易字第21號

上訴人 臺灣臺北地方檢察署檢察官

被告 張意君

選任辯護人 高函岑律師

上列上訴人因被告違反商標法案件，不服臺灣臺北地方法院110年度智易字第47號，中華民國111年2月23日第一審判決（起訴案號：臺灣臺北地方檢察署110年度偵字第23805號），提起上訴，本院判決如下：

主 文

原判決撤銷。

張意君犯商標法第九十五條第一款之侵害商標權罪，處拘役伍拾日，如易科罰金，以新臺幣壹仟元折算壹日。

事 實

一、張意君明知如附表一編號1所示「AMBER MADAM」商標圖樣，係琥珀東福貿易有限公司(下稱琥珀公司)向經濟部智慧財產局(下稱智財局)申請註冊，指定使用於如附表一編號1所示服飾等商品類別，經智財局核准登記為第02053354號商標，且商標權期限自民國109年4月16日至119年4月15日止。其知悉未經前開商標權人同意或授權，不得於同一商品使用相同之商標圖樣，竟為行銷目的，而基於在同一商品使用相同商標之單一犯意，於109年10月21日起至同年11月1日止，在臺北市○○區三民路180巷11號6樓居處，以電腦設備連結至網際網路後，在蝦皮拍賣網站網頁上，以「Daisybibi」作為網路賣場之名稱，刊登標題為如附表二所示等商品訊息，並在商品規格品牌中使用「AMBER MADAM」之字樣，而接續使用琥珀公司所有之上開商標於所販售之服飾商品之網頁上，供不特定人選購，而於同一商品，使用相同於琥珀公司之註冊商標，以此方法侵害琥珀公司之商標權。

二、案經琥珀公司訴由臺灣臺北地方檢察署檢察官偵查後起訴。

理 由

01 壹、證據能力部分：

02 本件認定犯罪事實所引用之證據，皆無證據證明係公務員違
03 背法定程序所取得，又檢察官、被告張意君及其辯護人於本
04 院準備程序及審理時均同意作為證據（參見本院卷一第122
05 至126頁、本院卷二第104至110頁），復經審酌該等證據製
06 作時之情況，尚無顯不可信與不得作為證據之情形，亦無違
07 法不當之瑕疵，且與待證事實具有關聯性，認為以之作為證
08 據應屬適當，依刑事訴訟法第158條之 4反面解釋及第159條
09 之5規定，認均有證據能力。

10 貳、實體部分：

11 一、認定犯罪事實之證據及理由：

12 訊據被告固坦承有於上開時地在蝦皮拍賣網站上以「Daisyb
13 ibi」帳號接續刊登如附表二所示之商品訊息及在商品規格
14 品牌中使用「AMBER MADAM」字樣之事實，惟矢口否認有何
15 違反商標法之犯行，並辯稱：伊不知上開商標業經註冊登記
16 ，所販售之服飾標籤上並未有上開商標文字。又伊在蝦皮賣
17 場標示「AMBER MADAM」字樣，係為便於客戶尋找琥珀太太
18 推薦之服飾款項，並非作為商標使用。嗣於110年3月間經警
19 通知後，已除去標示，並無侵權之故意云云。被告之辯護人
20 為被告辯稱：被告在蝦皮商城賣場之商品規格中，使用「AM
21 BER MADAM」作為品牌，係依據商城系統操作，並非故意使
22 用上開商標，而無違反商標法之規定云云。經查：

23 （一）如附表一編號 1所示商標業經告訴人向智財局申請註冊，並
24 經該局於109年4月16日核准註冊在案，而指定使用於服飾等
25 商品，權利期間至119年4月15日止，有商標註冊證 1紙在卷
26 可稽（參見110年度他字第 1044號卷第11頁）。又被告於109
27 年10月21日起至同年11月 1日止，在其於蝦皮拍賣網網頁上
28 所開設「Daisybibi」網路商店內，接續刊登標題為如附表
29 二所示等商品訊息，並在商品規格品牌中使用「AMBER MADA
30 M」字樣等情，為被告所不否認，核與告訴代理人張禎庭律
31 師於本院審理時之指述（參見本院卷二第39頁）相符，並有

拍賣網頁列印資料、鴻安法律事務所函（參見 110年度他字第1044號卷第19至21頁、第27至28頁、本院卷一第181至263頁）等附卷可稽，此部分事實堪予認定。

（二）被告雖執前詞置辯，惟：

1.按商標之使用，指為行銷之目的，而有下列情形之一，並足以使相關消費者認識其為商標：①將商標用於商品或其包裝容器。②持有、陳列、販賣、輸出或輸入前款之商品。③將商標用於與提供服務有關之物品。④將商標用於與商品或服務有關之商業文書或廣告。前項各款情形，以數位影音、電子媒體、網路或其他媒介物方式為之者，亦同，商標法第 5 條定有明文。是以商標法第 5 條所定之商標使用，可歸納有三要件：一為使用人係基於行銷商品或服務之目的而使用；二是需有標示商標之積極行為；三係需足以使相關消費者認識其為商標。而所稱「需足以使相關消費者認識其為商標」，意指不論該條第1項或第2項之情形，客觀上均足以使相關消費者認識其為商標，始具有商標之識別功能，達到商標使用之目的。次按商標權之主要目的在於辨識功能，避免相關消費者對於商品之來源產生混淆誤認之虞，並成為相關消費者選購商品之重要依據。倘若行為人使用之目的，並非將他人之商標作為表彰自己之商品來源之標識，僅係以符合商業交易習慣之誠實信用方法，或利用他人商標描述「自己」商品之名稱、形狀、品質、性質、特性、用途、產地或其他有關商品本身之說明者（即學理上所稱「描述性合理使用」），或利用他人商標指示該「他人」商品來源之功能，用以表示自己所提供商品之品質、性質、特性、用途等者（即學理上所稱「指示性合理使用」，最典型之適例即用以表示自己提供之零組件產品與商標權人之產品相容），即屬商標法第 36 條第1項第1款所定之商標權合理使用事由，而不構成侵害商標權之行為。

2.依被告於蝦皮拍賣網站銷售附表二服飾商品資料所示，網頁上置有各該商品照片 1 張，並於商品標題中，記載如附表二

01 所示訊息，另各於商品規格品牌欄使用「AMBER MADAN」字
02 樣，與其使用之服飾商品的品質、功能或其他特性並無直接
03 關聯，「AMBER MADAN」二字用在服飾商品上，具有相當識
04 別性，消費者會直接將其視為指示及區別來源的標識，被告
05 為銷售服飾商品之目的，在網頁商品規格品牌欄特意使用「
06 AMBER MADAN」標識，依其使用態樣應屬商標之使用甚明，
07 並不因各該服飾上是否有所謂之其他商標而減損上開商品在
08 品牌欄使用「AMBER MADAN」作為指示商品來源之識別性。
09 又倘依被告所辯使用「AMBER MADAN」僅係便於客戶尋找琥
10 珀太太推薦之服飾款式，則在商品規格品牌欄自可使用自有
11 品牌或其他品牌，顯無必要標示使用「AMBER MADAN」於品
12 牌欄中，反足以顯示被告將「AMBER MADAN」強置於商品品
13 牌中，欲予相關消費者強烈指示商品來源之識別性印象，足
14 以使消費者識別其為商標，實已構成商標之使用。被告之辯
15 護人辯稱係據商城系統操作，並非故意使用商標云云，尚非
16 可採。

17 3.按商標最主要之功能在於識別商品或服務來源，當商標權人
18 以外之第三人使用商標，可能造成商品或服務相關消費者混
19 淆，無從藉由商標來正確識別商品或服務來源，則該第三人
20 使用商標之行為即應予以禁止。查被告刊登於蝦皮拍賣網站
21 銷售網頁上之商品規格品牌欄標示使用「AMBER MADAN」商
22 標圖樣，與附表一編號1之商標完全相同，而被告並非告訴
23 人之加盟商，亦未取得商標權人即告訴人之同意或授權，竟
24 將相同於附表一編號1所示商標圖樣，使用於銷售服飾上，
25 使相關消費者誤以為被告銷售之服飾商品與告訴人之「AMBE
26 R MADAN」商品係來自同一來源或二者間存在關係企業、授
27 權關係、加盟關係或其他類似關係，顯係為行銷之目的，具
28 有表彰商品來源之功能，且難謂係以「符合商業交易習慣之
29 誠實信用方法」使用上開商標，被告辯稱係善意使用云云，
30 顯不足採。

31 4.被告辯稱不知上開商標業經告訴人註冊登記，其經警通知後

，已除去標示，並無侵權之故意云云。惟查，告訴人於109年10月21日寄發通知，對被告主張權利，被告接獲通知後仍未將蝦皮購物網頁的服飾商品品牌中之「AMBER MADAN」標識移除，有告訴人提出之109年10月21日之網頁列印資料及拍賣網頁列印資料在卷可稽(參見臺北地檢110年度偵字第23805號卷第47頁、110年度他字第1044號卷第19至21頁、本院卷一第181至263頁)，被告無視於上開商標業經告訴人註冊取得商標權之事實，於商標權人對其主張權利之後，仍繼續使用上開商標，顯有侵權之故意，至於灼然。

(三)綜上所述，被告確有未經商標權人同意或授權，於同一商品使用相同商標圖樣之犯行，本件事證已臻明確，被告犯行堪以認定，應予依法論科。

二、論罪部分：

(一)核被告上開所為，係犯商標法第95條第1款未得商標權人同意，於同一商品，使用相同於註冊商標之商標罪。被告於蝦皮拍賣網站網頁使用上開商標之行為，係基於同一銷售商品之營利目的而於密切接近時地實施之行為，侵害法益同一，各行為之獨立性極為薄弱，依一般社會健全觀念，在時間差距上，難以強行分開，在刑法評價上，以視為數個舉動之接續施行，合為包括之一行為予以評價，應屬接續犯，僅論以一罪。起訴書僅論及附表二編號1所示犯行，並未論及附表二編號2至40所示犯行，惟被告之全部犯行，具有接續犯之實質上一罪之關係，已如前述，起訴書未論及之部分均為起訴效力所及，應由本院擴張審理範圍併予審理。

(二)不另為無罪諭知部分：

公訴意旨略以：被告自109年10月間某日起，即於蝦皮網站刊登如附表二編號1所示商品，而侵害如附表一編號1所示商標權，另在臉書「Couturier」粉絲團刊登販售服飾廣告，並於廣告商品名稱欄位載明「琥珀太太」字樣，而欲販售衣物予不特定人牟利。因認被告此部分所為，亦係犯商標法第95條第1款之侵害商標權罪云云。經查，如附表一編號1所示

01 商標雖於109年4月16日申請註冊，然於被告知悉該商標業已
02 註冊登記前，難認被告有侵害商標權之主觀故意，而卷內復
03 查無證據足認被告於109年10月21日收受通知前，即知告訴
04 人已申請註冊如附表一編號1所示商標，是就被告於109年10
05 月間某日起至109年10月20日此段期間之行為，顯難以商標
06 法第95條第1款之規定相繩。又依卷內被告於臉書「Couturi
07 er」粉絲團刊登之資訊，除提供其「Daisybibi」蝦皮賣場
08 之超連結外，並無任何標示如附表一編號2所示商標之行
09 為，起訴意旨認被告有於臉書廣告商品名稱欄載明「琥珀太
10 太」字樣，顯有誤會，從而，依公訴意旨所舉證據，就被告
11 自109年10月間某日起至109年10月20日止於蝦皮商場刊登販
12 售如附表二編號1所示商品時，在產品規格品牌欄使用「AMB
13 ER MADAN」之行為，及在臉書「Couturier」粉絲團提供其
14 「Daisybibi」蝦皮賣場超連結之行為，尚難以商標法第95
15 條第1款之罪相繩，本應為被告無罪之諭知，惟公訴意旨認
16 此部分與前述論罪科刑部分有接續犯之實質上一罪關係，爰
17 不另為無罪之諭知。

18 三、撤銷原判決之理由及科刑審酌事由：

19 (一)原審未能詳查相關事證，就被告之犯行，遽為無罪之判決，
20 顯有未洽，檢察官上訴意旨指摘原判決不當，為有理由，本
21 院自應將原判決予以撤銷改判。

22 (二)爰審酌被告為一己商業利益，未經告訴人同意或授權，即擅
23 自標示上開商標於其所經營網頁賣場商品，顯欠缺保護智慧
24 財產權之觀念，並已對商標人之商譽造成損害，且就商標權
25 所表彰之來源識別及品質保障功能亦產生影響，惟其於110
26 年3月間經警通知後旋即除去上開標示，並斟酌被告張貼上
27 開商標商品之數量暨其犯罪動機、所獲利益、販賣之時間長
28 短等一切情狀，量處如主文第二項所示之刑，並諭知易科罰
29 金之折算標準，以資儆懲。

30 據上論斷，依智慧財產案件審理法第1條，刑事訴訟法第369條第
31 1項前段、第364條、第299條第1項前段，判決如主文。

01 本案經檢察官黃逸帆提起公訴，檢察官鄭雅方提起上訴，檢察官
02 羅雪梅、王碧霞到庭執行職務。

03 中 華 民 國 112 年 3 月 30 日

04 智慧財產第五庭

05 審判長法 官 李維心

06 法 官 彭凱璐

07 法 官 蔡慧雯

08 以上正本證明與原本無異。

09 被告或得為被告利益上訴之人，如不服本判決應於收受送達後20
10 日內向本院提出上訴書狀，其未敘述上訴理由者，並得於提起上
11 訴後20日內向本院補提理由書（均須按他造當事人之人數附繕
12 本）「切勿逕送上級法院」。

13 中 華 民 國 112 年 3 月 30 日

14 書記官 黃奎彰

15 附表一：

16

編號	商標名稱及圖樣	商標權人	商標註冊審定號	商標專用期限	商品/服務名稱
1	AMBER MADAM AMBER MADAM	琥珀東福貿易有限公司	第02053354號	119年4月15日	T恤；背心；睡衣；運動汗衫；襯衫；外套；休閒服；男裝；女裝；鞋；襪子；帽子；圍巾；服飾用手套；皮帶；皮衣；洋裝；內衣；圍裙；睡眠用眼罩。
2	琥珀太太 琥珀太太	琥珀東福貿易有限公司	第02060141號	119年5月15日	皮包零售批發；衣服零售批發；鞋零售批發等

17 附表二：

18

編號	刊登之商品訊息	商品規格品牌欄	瀏覽時間	卷證出處

1	우리 Wuli 正韓 連線KR精品大牌 感  小貓愛慘 質感西裝背心 琥珀太太皮革併 接落肩修飾效果 (b)(e)(s)(t)	AMBER MADAM	109年10月27日 、109年11月1日	臺北地檢110 年度他字第1 044號卷第19 至21頁、本 院卷一第255 至256頁
2	Wuli正韓連線KR 現貨! 背心控必 敗款! 不對稱扣 西裝背心 琥珀 太太 私藏衣櫥 不私藏 小羊款 Create me	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第1 81至182頁
3	KR時尚排扣款! 2 穿車邊吊帶花 苞美洋 肩帶可 拆變裙子 琥珀 太太 小個子美 女推薦 우리Wul i正韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第1 83至184頁
4	KR太太超愛款美 裙! 褲頭特殊壓 褶配拉鍊設計長 裙 琥珀太太 小 貓 우리 Wuli正 韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第1 85至186頁
5	KR少見多層次交 叉綁帶! 可兩面 穿飛鼠袖毛衣 罩衫 琥珀太太 小貓 Ohanna 우 리 Wuli正韓連 線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第1 87至188頁
6	KR包色絕對必買	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第1

	☞舒服好搭不修邊車邊外套 長褲 焦糖色套裝 琥珀太太車線控最愛 우리 Wuli 正韓連線KR			89至190頁
7	KR外縫線新歡♥ 超少見留線設計 撞色車邊襯 脫線感襯衫上衣 琥珀太太 우리 Wuli 正韓連線 create.ME	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第191至193頁
8	KR必收奶茶色♥ 流蘇針織背心 Amber 太太 同款 우리 Wuli 正韓連線	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第195至196頁
9	KR本季必拿包色款☞斗篷感立體剪裁兩穿上衣♥ 立體拼接不規則衛衣 琥珀太太 우리 Wuli 正韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第197至198頁
10	KR本季最好看♥ 神美不規則百折皮裙 百褶裙 Create 琥珀太太 우리 Wuli 正韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第199至200頁
11	KR車邊控最愛♥ 超厲害瘦褲車邊褲裙 有型外縫線 琥珀太太 大	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第201至202頁

	推薦 우리 Wuli i正韓連線KR			
12	KR典雅女神氣質 款♥質感特殊金 釦美襯洋精品 時尚感連身洋裝 太太Amber 小貓 우리 Wuli 正韓 連線K	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 03至204頁
13	KR時髦好搭配 款♥小尖領流蘇 襯衫 Oversize 時髦材質佳 우 리Wuli正韓連線	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 05至206頁
14	KR氣勢超強款♥ 包色必買巨美拼 接風衣外套 長 洋裝 小貓 Ambe r太太 DINT 우 리 Wuli 正韓連 線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 07至208頁
15	KR排釦超腰瘦寬 褲 腰封感逆天 長腿褲 琥珀太 太 高腰牛仔褲 神褲 襯衫 套裝 推薦 우리 Wuli 正韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 09至210頁
16	KR現貨!神美小 貓清單♥琥珀太 太 高貴緹花蕾 絲超精緻小澎袖 上衣時髦衛拍款 우리 Wuli 正韓 連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 11至212頁

17	KR 現貨 少見 ♥ 千鳥格完美羊毛 斗篷外罩衫 太 太 Amber 小貓 修身綁帶顯瘦外 套 우리 Wuli 正 韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 13至214頁
18	KR 現貨 手刀搶! 不對稱波浪美 襯 ♥ 版型超棒異 材質多穿法造型 上衣 琥珀太太 小貓 自留 우리 Wuli 正韓連 線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 15至216頁
19	KR 現貨 咖! 包色 大勢款 ♥ 設計師 款可開岔兩穿襯 衫 時尚打摺修 身五分褲 琥珀 太太 우리 Wuli 正韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 17至218頁
20	KR 細坑條拼接不 對稱可開釦毛衣 ♡ 純色百搭三 色超好搭  A mber 太太 小貓 Ssvely Wuli 正 韓連線	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 19至220頁
21	KR 舒服包色款 ♥ 琥珀太太 唯美 傘狀OPS抓皺洋 高單洋裝版型好 Amissa 우리 Wu li 正韓連線	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 21至222頁

22	KR超美包布鉤款♥雲朵澎袖抓皺襯衫上衣 琥珀太太 Amissa Ohanna Love Mori 우리 正韓連線	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第223至224頁
23	KR解構式精美設計♥精緻單衫外套長洋裝 附鍊條皮帶 Amber太太 小貓 우리 Wuli正韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第225至226頁
24	KR價錢超甜款♥琥珀太太 設計師款薄針織背心配宮廷感超美襯 襯衫可拆1+1成套賣 우리 Wuli正韓連線	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第227至228頁
25	KR質感好好♥高級布料~超舒服撞色拼接百褶裙 琥珀太太 絕對必買 小貓清單 우리 Wuli 正韓連線KR	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第229至230頁
26	KR顯瘦自留款♥精美修身提線西裝 版型超美 琥珀太太 精選西裝外套造型款	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第231至232頁

	우리 Wuli 正韓 連線KR			
27	우리 Wuli 正韓 連線KR粗針織澎 袖上衣♡Amber 太太 小貓 短款 顯瘦超好搭㊦㊧ ㊨㊩	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 33至234頁
28	우리 Wuli 正韓 連線KR丹寧控一 定愛♥雙面兩穿 極少見設計～撞 色拼接車邊感帥 氣口袋襯衫 琥 珀太太	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 35至236頁
29	우리 Wuli 正韓 連線KR太太超愛 自留推薦款♥ 難得一見特殊設 計波浪造型外 套 琥珀太太	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 37至238頁
30	우리 Wuli 正韓 連線KR可瘦腰感 襯洋♥多穿法設 計師款美襯 琥 珀太太 經典款 撞色條紋藍襯衫	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 39至240頁
31	우리 Wuli 正韓 連線KR必買收藏 款♥琥珀太太 最愛美到爆襯洋 可當洋裝 襯衫 罩衫	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 41至242頁
32	우리 Wuli 正韓	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2

	連線KR好穿設計師款 ♥ 超美精品感 荷葉短襯 洋可當洋裝 襯衫 罩衫 琥珀太太			43至244頁
33	우리 Wuli 正韓連線KR秋意濃最百搭 ♥ 不規則重磅棉質T 琥珀太太 立體剪裁百搭質感上衣 Create	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第245至246頁
34	우리 Wuli 正韓連線KR細節好美的精品設計感 ♥ 雙層後可開釦美襯外套 琥珀太太 襯衫風衣外套 設計師款	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第247至248頁
35	우리 Wuli 正韓連線KR設計款傘裙 ♥ 波浪拼接比例超好裙 琥珀太太 完美版型	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第249至250頁
36	우리 Wuli 正韓連線KR超時髦不對稱一衣兩穿 ♥ 多穿法超舒服設計師款棉上衣 琥珀太太 剪裁好版型推薦	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第251至252頁
37	우리 Wuli 正韓連線KR越看越美 ♥ 風衣感前短側長拼接百折襯	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第253至254頁

	洋 琥珀太太自 留款連身洋裝 罩衫			
38	우리 Wuli 正韓 連線KR質感超厲 害♥舒服麂皮大 牌感流蘇襯衫 罩衫外套 Ambe r太太 小貓 波 西米亞風	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 57至258頁
39	우리 Wuli 正韓 連線KR騎士風丹 寧款♥最美雙層 石洗牛仔外套 琥珀太太 小貓 最愛綁帶款	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 59至260頁
40	우리 Wuli 韓連 線KR兩面多穿法 ♡撞色拼接超 美精緻美襯 直 條紋 造型襯衫 琥珀太太 小貓	AMBER MADAM	109年11月1日	本院卷一第2 61至266頁