

「楽曲演奏」禁止等請求事件：東京地裁平成27(ワ)21850・平成28年5月10日  
(民46部) 判決<請求棄却>

### 【キーワード】

楽曲の演奏・複製等の差止め(著作権法112条), 損害賠償金の請求(民法709条, 著作権法114条2項)

### 【事案の概要】

本件は、別紙楽譜目録記載2の楽曲(以下「原告楽曲」という。)の著作者である原告Xが、被告Y、被告Z及び被告SMEが原告楽曲に依拠してこれに類似した被告楽曲を創作し、被告TSCがこれを番組内で放送し、被告SMDがこれを収録したDVDその他の物を販売したことが原告の著作権(複製権又は編曲権)及び著作者人格権(同一性保持権及び氏名表示権)を侵害していると主張して、被告らに対し、①著作権法112条に基づき被告楽曲の演奏、複製等及びこれを録音又は録画したCD、DVDその他の物の複製等の禁止を求めるとともに、②民法709条、著作権法114条2項に基づき、損害賠償金(被告Y、被告Z及び被告SMEに対し9000万円、被告TSCに対し7000万円、被告SMDに対し6000万円)及びこれに対する不法行為の後である訴状送達日の翌日(被告Yにつき平成27年9月3日、その余の被告につき同月2日)から支払済みまで民法所定の年5分の割合による遅延損害金の連帯支払を求める事案である。

1 前提事実(当事者間に争いのない事実並びに後掲の証拠及び弁論の全趣旨により容易に認められる事実)

#### (1) 当事者

ア 原告Xは、テレビコマーシャル用その他の音楽の作曲家である。

イ 被告Yは、音楽の作曲等を行う者であり、「Mine-Chang」はその通称である。被告SMEは音声及び映像のソフトウェアの企画・制作等を主な事業とする株式会社であり、被告Zはその従業員であった。被告TSCは放送法による基幹放送事業及び一般放送事業等を主な業務とする株式会社、被告SMDは音声・映像のソフトウェアの製造、販売、配信等を主な業務とする株式会社である。

#### (2) 原告の著作権

原告は、原告楽曲の著作者である(なお、被告らは原告楽曲の旋律について別紙被告主張楽譜記載2のとおり主張している。)

#### (3) 被告楽曲の作曲等

ア 被告Yは、被告楽曲を創作した(なお、被告らは被告楽曲の旋律について別紙被告主張楽譜記載1のとおり主張している。)

イ 被告TSC(テレビせとうち株式会社)は、平成25年4月頃から平成2

7年2月頃まで、番組名を「しまじろうのわお」とするテレビ番組内で被告楽曲を放送した。

ウ 被告SMD（株式会社ソニー・ミュージックダイレクト）は、被告楽曲を収録したDVD等を販売している。そのジャケットにおいては、被告楽曲につき「作曲・編曲：Mine-Chang」と表示されている。（乙14）

## 【判 断】

### 1 争点(1)（原告楽曲と被告楽曲の同一性ないし類似性及び依拠性）について

(1) 原告楽曲及び被告楽曲の各楽譜につき、原告は別紙楽譜目録のとおり、被告は別紙被告主張楽譜のとおりである旨それぞれ主張するところ、前者は、各楽曲の終止音の高さが同じになるよう移調された点、被告楽曲の第1小節の8音の高さが同一である点等で後者と異なっており、後者に比し両楽曲の共通点が多いものとなっている。そうすると、前者により著作権等の侵害が否定されるとすれば後者によっても否定されるので、前者に基づく原告の主張の当否につきまず検討することとする。

(2) 後掲の証拠及び弁論の全趣旨によれば、以下の事実が認められる。

ア 原告楽曲及び被告楽曲はいずれも同一の歌詞に曲を付したものであり、全体の構成は、歌詞「きめたいきめたいきめたいそー」に対応する第1フレーズ、「バシッときめたいそう」（1回目）に対応する第2フレーズ、「きのこのポーズをきめたいそー」に対応する第3フレーズ、「きのこによきによきハイきのこ」に対応する第4フレーズ及び「バシッときめたいそう」（2回目）に対応する第5フレーズから成る。このうち第3～第5フレーズは、第3フレーズ及び第4フレーズの歌詞を替えてその後数回繰り返される。

（甲3，12，乙3，4）

イ 上記歌詞の各音（53音。なお、「そー」、「シッ」、「そう」、「ポーズ」及び「によ」はそれぞれ1音と数える。）に対応する音符の長さは、第2及び第5フレーズの「シッ」が原告楽曲では付点4分音符であるのに対し被告楽曲では4分音符である点、第3フレーズの「い」及び「そー」が原告楽曲ではタイで結んだ8分音符2個及び付点4分音符であるのに対し被告楽曲では8分音符1個及び2分音符である点で異なるが、これら以外は全て同一で、大部分が8分音符となっている。一方、各フレーズ間の休止の長さは、第2フレーズと第3フレーズの間（4分休符）及び第3フレーズと第4フレーズの間（8分休符）は同一であるが、第1フレーズと第2フレーズの間が原告楽曲では8分休符であるのに対し被告楽曲では4分休符である点、第4フレーズと第5フレーズの間が原告楽曲では4.5拍分であるのに対し被告楽曲では7拍分である点で異なる。

ウ 別紙楽譜目録における原告楽曲及び被告楽曲の旋律を対比すると、次のとおりである。

両楽曲の旋律は、①第1フレーズの冒頭8音（歌詞「きめたいきめたい」の部分）がそれぞれ同一音程の連続であること（ただし、被告楽曲が原告楽曲より5度高い。）、②第2フレーズ及び第5フレーズの最終音が同一の高さ及び長さであること、③第3フレーズの冒頭3音（歌詞「きのこ」の部分）、第5、第6音（同「ポーズ」の部分）及び第8、第9音（同「きめ」の部分）がそれぞれ同一音程の連続であること（ただし、「きのこ」及び「きめ」部分は原告楽曲と被告楽曲で高さが異なる。）、④第4フレーズの冒頭2音（歌詞「きの」の部分）、第4、第5音（同「によき」（1回目）の部分）及び第8、第9音（同「ハイ」の部分）がそれぞれ同一音程の連続であること（ただし、原告楽曲と被告楽曲で高さはいずれも異なる。）、⑤第4フレーズに沖縄民謡風の旋律が用いられていること、以上の点で共通する。

他方、上記以外の点、殊に、①第1フレーズの後半（歌詞「きめたいそー」の部分）が、原告楽曲では5音とも同一の高さであるのに対し、被告楽曲では一旦上昇した後に下降すること、②第2及び第5フレーズの冒頭（歌詞「バシッ」の部分）が、原告楽曲では1オクターブ近く上昇するのに対し、被告楽曲では同じ高さの2音（なお、被告主張楽譜では3度の上昇）であること、③第3フレーズが、原告楽曲では開始音から5度上昇した後に開始音の半音上まで下降するのに対し、被告楽曲では開始音から3回にわたり2度下降した後に開始音に戻ること、④第4フレーズが、原告楽曲では前半が上昇した後に開始音まで下降し、後半が下降した後に開始音の2度上まで上昇するのに対し、被告楽曲では前半が1音を除き同じ音程で、後半が5度下降する点で、両楽曲の旋律は相違する。

エ BPM（1分当たりの拍子数）は原告楽曲が約142.77、被告楽曲が約142.93であり（明らかに争いが無い。）、両楽曲のテンポはほぼ同一である。

オ 被告Zは、原告及び被告Yを含む多数の作曲家に対し、テレビ番組「しまじろうのわお」内で放送予定のダンスコーナーで使用される楽曲として、①子供向け番組であるが、「子供が真似したがる繰り返し感」と「大人が引っかかる耳に残るメロとアレンジ」を両立したダンス曲とすること、②沖縄民謡、レゲエ及びハワイアの要素をミックスし、指定された部分（第4フレーズの後）に4拍程度の間を置くこと、③曲全体の長さが89秒であること、④指定された歌詞（前記ア）に合わせること、⑤従前の曲より低年齢の子供でもダンスができる感じとすること、⑥ボーカルは男性であるが、歌詞の一部（第4フレーズ）は沖縄のお囃子風の女性の歌唱を想定していることといった条件に合うものを募集した。原告楽曲及び被告楽曲はいずれもこの募集条件に合致するように作曲されたものである。（甲3）

(3) 上記事実関係によれば、原告楽曲と被告楽曲の旋律（上記(2)ウ）は、旋律の上昇及び下降など多くの部分が相違しており、一部に共通する箇所がある

ものの相違部分に比べればわずかなものであって、被告楽曲において原告楽曲の表現上の特徴を直接感得することができるとは認め難い。また、両楽曲は、全体の構成（同ア）、歌詞の各音に対応する音符の長さ（同イ）及びテンポ（同エ）がほぼ同一であり、沖縄民謡風のフレーズを含む点で共通するが、これらは募集条件により歌詞、曲調、長さ、使用目的等が指定されており（同オ）、作曲に当たってこれに従ったことによるものと認められるから、こうした部分の同一性ないし類似性から被告楽曲が原告楽曲の複製又は翻案に当たると評価することはできない。

これに対し、原告は、前記のとおり原告楽曲と被告楽曲は実質的に同一の楽曲である旨を主張するが、以上説示したところに照らし、いずれも採用することができない。

(4) さらに、念のため、依拠性について検討すると、原告は、①実質的に同一の楽曲を依拠することなく作曲することは不可能であること、②被告Yに短期間で被告楽曲を独自に作曲する経験及び能力があるとは考えられないこと、③電子メールの送信日時には改ざんの可能性があることから、被告Zを担当者とする被告SMEが被告Yと意思を通じ、原告楽曲に依拠して被告楽曲を作曲したと主張する。

そこで判断するに、上記(3)のとおり両楽曲が実質的に同一であるとはいえないから、原告の上記①の主張は前提を欠く。また、上記②の主張を基礎付けるに足りる証拠はない。さらに、上記③の主張については、証拠（乙1及び2の各1、乙20）及び弁論の全趣旨によれば、原告及び被告Yがそれぞれ被告Zに対し楽曲の完成及びこれが収められたファイルの保存先を電子メールにより伝えたのが、被告Yにおいては平成25年1月18日午前11時10分、原告においては同日午前11時32分であると認められる一方、電子メールの送信日時については、一般的ないし抽象的な改ざんの可能性があるとしても、本件の関係各証拠上、被告らによる改ざんがあったことは何らうかがわれない。

(5) 以上によれば、被告楽曲が原告楽曲の複製又は翻案に当たるとはいえないから、原告の著作権が侵害されたとは認められず、これを前提とする著作者人格権の侵害も認められない。したがって、その余の点について判断するまでもなく、原告の請求は全て理由がない。

## 2 結論

よって、原告の請求をいずれも棄却することとし、主文のとおり判決する。

### 【論 評】

1. 筆者は作詞することはあっても、作曲の方はもしもピアノが弾けたならの口であるから、楽譜を読んでも引くことはできない。

2. 本件判決には原告が提出した「楽譜目録」と被告が提出した「被告主張楽譜」とが添付されており、いずれにも「1 被告楽曲」と「2 原告楽曲」と

が印刷されており、音符の下には詩文が記載されている。しかし、「被告楽曲」と「原曲楽曲」に記載されている詩文が位置している音符は、それぞれ違って同じではない、もしピアノで演奏すれば、全く別のメロディーが発音されることは明らかである。

以上が、本件判決事件に対する論評に代える筆者のコメントである。

[牛木 理一]

楽 譜 目 録

1 被告楽曲

被告メロディ

きめたいきめたい きめたいそー パシッときめたい  
そら きのこのポーズを きめたいそー きのこによきによき  
ハイきのこ パシッときめたい そら

2 原告楽曲

X メロディ

きめたいきめたい きめたいそー パシッ...ときめたい  
そら きのこのポーズを きめたいそー きのこによきによき  
ハイきのこ パシッときめたいそー

被告主張楽譜

1 被告楽曲

Y | メロディ

Musical score for '被告楽曲' (Defendant's Song). The score consists of three staves of music in a 4/4 time signature. The melody is written in treble clef with a key signature of one flat (B-flat major). The lyrics are written below the notes. Chords are indicated above the staff.

Chords: Fm, Fm/Ab, Bbm<sup>9</sup>, C<sup>7</sup>, Fm / Bbm<sup>9</sup>, C<sup>7</sup>, Fm, F, Bb, F, Bb, Fm, C<sup>7</sup>, Fm.

Lyrics:  
きめたいきめたいきめたいぞ ばし ときめたいぞ あ  
きのこのポーズを きめたいぞ きのこにきよきよきよ はいきのこ  
ばし ときめたいぞ

2 原告楽曲

原告メロディ

Musical score for '原告メロディ' (Plaintiff's Melody). The score consists of three staves of music in a 4/4 time signature. The melody is written in treble clef with a key signature of one flat (B-flat major). The lyrics are written below the notes. Chords are indicated above the staff.

Chords: G, Am, D<sup>7</sup>, G D G /, G, G, C, D<sup>7</sup>, G D G /, Am, D<sup>7</sup>, G D G /.

Lyrics:  
きめたいきめたいきめたいぞ ばし ときめたいぞ  
きのこのポーズを きめたいぞ きのこにきよきよ  
はいきのこ ばし ときめたいぞ