

報 告 書

2021年7月12日

弁護士 山本隆司



米国 Cradoc fotoSoftware 社の fotoQuote について、報告いたします。

1. fotoQuote とは

fotoQuote は、米国 Cradoc fotoSoftware 社が販売する写真ライセンス価格計算ソフトである。その最新版は、「fotoQuote® Pro 7 Quote Software」であり、149.99 米ドルでネット販売されている（資料1）。

同社は、その商品紹介として次のように記載している（資料1）。

「fotoQuote® Pro 7 Quote Software は、フリーランスの写真家向けの、業界標準の写真価格を教示し見積もるソフトウェアであり、あなたの写真の公正な価格を決定し交渉するのをお手伝いします。撮り貯めた写真については 360 以上のカテゴリー、注文撮影については 70 以上の種類にわたって価格を設定し、10,000 以上のオプションを与えます。(fotoQuote® Pro 7 is the industry standard photography pricing guide and quote software for freelance photographers, helping you determine and negotiate a fair price for your photography. Pricing for over 360 categories of stock photos and over 70 assignment types giving you over 10,000 pricing options.)」

fotoQuote は、以下のとおり、Cradoc fotoSoftware 社がライセンス取引の実態を市場調査し、その結果をまとめて、写真の使用態様ごとに実勢取引価格を表示するソフトとして開発された。

米国ジョージメイソン大学ロースクールでの 2018 年 1 月 18 日開催のシンポジウムにおいて、北米自然写真協会のシーン・フィッツジェラルド氏は、「それは、とてもよく、とてもよくできていて、様々な使用を調査しています。(it's pretty good, pretty good, and they do surveys on various uses.)」と陳述している（資料2）。

また、同じシンポジウムにおいて、全米写真家協会のジョン・ハリントン氏は、「わたしは、Cradoc と、fotoQuote を作った人々大いに敬意を抱いています。彼らは、写真家が価格を決める資料となるよう fotoQuote に絶えず作業しています。驚くことに、fotoQuote について、多くの人が fotoQuote の算出する料金が高すぎ

るといいます。私はそのような料金を求めるつもりありません。実際のところ、その料金は市場調査に基づくのみならず、私は、多くの場合、その料金は低すぎると主張しています。 (I have great respect for Cradoc and the folks who produced fotoQuote and who constantly work on that as a resource photographers to identify for pricing. What's crazy when you think about fotoQuote is a lot of people say, oh, gosh, the rates that are out in fotoQuote are too high; I couldn't possibly ask for that. And the reality is, that it's not only based upon surveys, but in many cases I would argue that some of those rates are actually too low.)」と陳述している (資料 2)。

また、米国の写真家向け情報サイト上にダン・カー氏は、商品批評記事において、「確かに、ストック (撮り溜めた写真の) ライセンスの価格設定に関しては、『いくら?』との質問に対して簡単な答えはありません。申し出価格には、ライセンスの期間、印刷サイズ、印刷媒体、および独占条件や地理条件に関する詳細を考慮に入れる必要があります。fotoQuote は、これらすべての基準などを入力して、請求される最低価格、最高価格および平均価格を算出できるツールです。それらの価格設定は徹底的な業界調査に基づいており、案内は現在 304 種類の画像の使用法に及んでいます。 (Certainly when it comes to pricing stock licenses there's no simple answer to the question "how much?" Your quotation must take into account duration of the license, size of the print run, print medium and specifics regarding exclusivity and geography. fotoQuote is a tool which allows you to input all these criteria and more, to come up with a minimum, maximum and average price that should be charged. Their pricing is based on exhaustive industry research and the guide currently spans 304 different types of image usages.)」(資料 3)。

そのため、後述のとおり、広く欧米のライセンス取引における公正市場価格を示すものと信頼され、業界標準の料金表として欧米で広く活用されている。

2. 欧米における fotoQuote の業界標準性

(1) 業界の評価

欧米において fotoQuote が業界標準であることは、前述のとおり、fotoQuote を販売する米国 Cradoc fotoSoftware 社が自身で「フリーランスの写真家向けの、業界標準の写真価格」(資料 1) と述べるところであるが、以下のとおり、客観的にも欧米の業界でも認められている。

前述の北米自然写真協会のシーン・フィッツジェラルド氏も全米写真家協会のジョン・ハリントン氏も、その普遍的実用性を認めている (資料 2)。

前述のダン・カー氏は、米国の写真家向け情報サイト上において、「fotoQuote は、写真家の世界では膨大な数のプロが使用しているほど『業界標準』に近く、

高度に詳細な見積価格の設定を行います。(fotoQuote is about as close to ‘industry standard’ pricing as there is in the photography world as it’s used by a huge number of professionals and takes a highly detailed approach to tailoring your quotations.)」と fotoQuote を批評している (資料 3)。

米国のフォトエージェンシーである PhotoShelter 社は、その料金設定に fotoQuote を組み込んで、ライセンス価格の決定に fotoQuote を利用している。同社は、「フォトシェルターは、個人のウェブサイト向けのライツ・マネージド価格計算機提供する唯一の写真家ウェブサイト・サービスです。クラウド・フォトソフトウェアとの提携により、業界標準の fotoQuote ソフトウェアをフォトシェルターに組み込むことが許されており、フォト・エージェンシー・サイトで見られるのと同じタイプの価格「計算機」を使用して、あなたが業務を中断することなくライツ・マネージド画像をライセンスすることを可能にします。

(PhotoShelter is the only photographer website service that provides a rights managed pricing calculator for an individual website. Our partnership with Cradoc fotoSoftware allows us to integrate the industry-standard fotoQuote® software into PhotoShelter, giving you the ability to license rights-managed images without your intervention, using the same type of pricing "calculator" found on photo agency sites.)」と陳述している (資料 4)。

また、米国の写真家向け法律情報サイト上において、写真のライセンス価格の設定方法についての質問に対して、「- fotoQuote Pro は、業界標準の価格資料です。(- fotoQuote Pro is an industry standard pricing resource.)」と解説している (資料 5)。

著作権を専門とする米国の弁護士デビッド・ライトマン氏は、fotoQuote について、「そのソフトウェアは、クライアントおよびその代理店が使用許諾交渉の当初提示額についての彼らの見方を我々に伝えることを可能にします。彼らは、それが様々の使用態様、業界および地域にわたってクライアントの著作物の公正市場価格を反映していると信じています。とくに、そのソフトウェアは、いままでもライセンスしたことがない場合にクライアントの著作物の公正市場価格を評価する上で極めて有用です。(The software enables our clients and their agents to advise us on their view of a starting point in licensing negotiations that they believe reflect the fair market value of our client’s work across a variety of usage types, industries, and geographic locations. In particular, the software is extremely useful in assessing the market value of a client’s work if they do not have previous licensing history.)」と陳述している (資料 6)。

また、芸術写真を撮影するプロの写真家であり、ナショナル・ジオグラフィック、WWF、スミソニアン・マガジン等の著名団体、雑誌にも取り上げられた実

績のある米国の写真家ダニエル・フォスター氏は、fotoQuote について、「ヨーロッパとアメリカにおけるフリーランスのプロの写真家は、シャッターストックやゲッティイメージのようなフォトエージェンシーと契約を結んでいる者を除いて、自分の写真の使用許諾には通常、fotoQuote の料金表を適用しており、彼らにとってそれは業界標準とというるものです。(freelance professional photographers in Europe and America ordinarily apply the fee schedule of fotoQuote for their photo license other than those who contract with photo agencies such as shutterstock and getty images, and therefore it may be called industry standard for them.)」と証言している(資料7)。

(2) 裁判例

fotoQuote の適用を明示した裁判例として、下記のようなものがある。

● 英国特許カウンティ裁判所2013年5月8日判決(資料8)

原告は、国際的に有名なポップスターのバーミンガム公演を独占的に撮影する権利を取得し、彼らを被写体とする本件写真(1点)を撮影した。被告はダンスホールを経営し、そこでのイベント広告に本件写真を使用(少なくともポスター・チラシの作成・頒布および web サイトでの配信)した。原告はその無断使用に対して被告に1,351ポンドを請求した。被告は、tumblr で自由に利用できる写真として利用可能にされていたものであり、故意による侵害ではないと主張するとともに、損害賠償額はせいぜい2,3百ポンドであるとして150ポンドの支払を提示した。

そこで原告は著作権侵害訴訟を提起した。損害賠償額が争われたが、被告による使用の範囲(態様・期間)と相当なライセンス料額が争点となった。

被告は、訴外写真家デイビッド・ビアード氏のポスターおよびチラシへの写真利用のライセンス料見積が金額366ポンドであることなどを論拠とした。その金額は、ビアード氏の web サイトに組み込まれた fotoQuote で計算した額であった。また、被告は2,3百ポンド以上の写真使用料を支払う意思はなかったと主張した。

原告は、第1に、本件写真は著名被写体を撮影したものであり、公演独占撮影権を得たから撮影できたものであるため、通常の写真よりも高額なライセンス料となると主張した。第2に、被告が被告による使用の範囲(態様・期間)を明らかにしないので、全容は不明であるが少なくともポスター・チラシの作成・頒布および web サイトでの配信を行ったと主張した。第3に、ライセンス料の計算方法として、2案を提示した。第1案は、広告を行う場合の通常の使用範囲(態様・期間)に対する包括ライセンスのライセンス料額である。第2案は、原

告が証明した被告による使用の範囲（ポスター・チラシの作成・頒布および web サイトでの配信）に対する個別ライセンスのライセンス料額であり、最少額は Retna の 4,030 ポンド、最高額は Getty Images の 6,160 ポンドであったが、fotoQuote で計算した額は 4,735.31 ポンドであった。原告は fotoQuote で計算した額に前記事情に基づき 20%増しした 5,682.37 ポンドを主張した。

裁判所は、被告の 2, 3 百ポンド以上の写真使用料を支払う意思はなかったとの主張に対して、「問題は、被告が本件宣伝にいくら払うつもりでいたかではない。問題は、被告が実際に使った写真に絞られる。相当なライセンス料とは、争われている特定の著作物に対するそれである。この写真の著作物を複製したいと思っている者による当該著作物の複製についてこの著作権者がいくら取得したであろうかが問題である。」と判示して、退けた。

そのうえで、裁判所は、「シェルドン氏【原告】もピアード氏【被告】も同じ fotoQuote ソフトを使うが、シェルドン氏の算定はずっと高額である。当職は、本件写真に対して請求できたであろう一般的使用料レベルについてシェルドン氏の証拠が好ましいと考える。……当職が「包括ライセンス」方式によって算出された金額が正しい答えを算出するとのシェルドン氏の主張を退ける。その金額は実際の使用方法に基づくものではない。損害の計算は、生じた実際の複製に基づくべきである。そのことは、シェルドン氏の証拠のうち最も関連性のあるものが個別ライセンス算定であることを意味する。それは、4000 ポンドから 6000 ポンドの幅を持つ。シェルドン氏自身の金額は 5,682.37 ポンドになる。それは、写真の被写体を原因とする増額分を含むが、当職はこれを承認する。」と判示した。

- アメリカ合衆国カリフォルニア中部地区連邦地方裁判所 2020 年 6 月 22 日判決（資料 9）

原告は、原告が著作権を保有する 4 つの写真（①ジャイアント・ジョージ画像、②バッファロー・ウイスペラー画像、③スタッブ氏画像、および④ウィリー・コヨーテ画像）に対する著作権侵害で被告を提訴した。その侵害の成立は、事実審理省略判決で認定され、原告が被告に対して法定賠償請求権および弁護士費用回復請求権を有することが認められた。原告は、合計 200,000 ドル（②および④について各 10,000 ドル、①および③について各 90,000 ドル）の法定賠償を請求した。

米国著作権法は、法定賠償額を著作物一件当たり原則として 750 ドル～30,000 ドルとするが、故意侵害の場合には上限額を 150,000 ドルまで引き上げる（504 条 c 項）。

まず、裁判所は、以下のように判示して、原告のライセンス料相当額の計算方

法（fotoQuote による 1 ヶ月 445 ドルのライセンス料 x 使用月数）を正当と認定した。

「原告は、その画像が徴収したであろうライセンス料を見積もるのに fotoQuote を使用し、『画像 1 点当たり 1 ヶ月 445 ドルという fotoQuote 料金の仲値が、原告が当該画像を適正にライセンスした場合に被告エボルブに課金したであろう公正市場価格を表すものである』と結論づけた。……原告は、画像に対して受領した実際のライセンス料（そのすべては損害賠償額を計算するために使用された fotoQuote による算定よりも高額である）を証拠提出して、fotoQuote による算定の正当性を補強した。よって、当裁判所は、当該ライセンス料算定を相当であると結論する。」

写真②および④の使用期間は 12 ヶ月であるので、ライセンス料額は 5,340 ドル、写真①の使用期間は 75 ヶ月であるので、ライセンス料額は 33,375 ドル、写真③の使用期間は 65 ヶ月であったので、ライセンス料額は 28,925 ドルとなる。

そのうえで、裁判所は、故意侵害であることを考慮して、原告主張のライセンス料額の 3 倍相当額が法定賠償額として相当であると判示して、原告の請求する合計 200,000 ドルの法定賠償請求を認容した。

3. fotoQuote の使い方

fotoQuote では、①あらかじめ撮り貯めておいた写真（Stock）の使用に対するライセンス料の計算と、②写真撮影を依頼されて写真を撮る場合（Assignments）における料金の計算ができる。

あらかじめ撮り貯めておいた写真の使用に対するライセンス料を fotoQuote で計算するには、まず写真の使い方を次のカテゴリから選択する。

カテゴリ区分	カテゴリ項目
ADVERTISING PRINT	省略
ADVERTISING ELECTRONIC	省略
ADVERTISING WEB	Landing Page.Local Market Landing Page.National Market Landing Page.Regional Market Landing Page.Worldwide Market Web Ad.Commercial.Footage.Local Web Ad.Commercial.Footage.National Web Ad.Commercial.Footage.Regional Web Ad.Commercial.Footage.Worldwide Web Ad.Commercial.Stills in Video.Local Web Ad.Commercial.Stills in Video.National

	Web Ad.Commercial.Stills in Video.Regional Web Ad.Commercial.Stills in Video.Worldwide Web Ad.Infomercial.Footage.Local Web Ad.Infamercial.Footage.National Web Ad.Infamercial.Footage.Regional Web Ad.Infamercial.Footage.Worldwide Web Ad.Infamercial.Stills in Video.Local Web Ad.Infamercial.Stills in Video.National Web Ad.Infamercial.Stills in Video.Regional Web Ad.Infamercial.Stills in Video.Worldwide Web Ad.Local Market Web Ad.National Market Web Ad.Non-Profit Web Ad.Pop-up/Pop-under Web Ad.Regional Market Web Ad.Rotating Display Web Ad.Telephone Directory Web Ad.Worldwide Market
EDITORIAL PRINT	省略
EDITORIAL ELECTRONIC	省略
CORPORATE PRINT	省略
CORPORATE ELECTRONIC	省略
EDITORIAL & CORPORATE WEB	Blog.Commercial Online Promotion.Broadcast Network Social Media.Local Market Social Media.National Market Social Media.Regional Market Social Media.Worldwide Market Webcast.Corporate Webcast.Editorial Webcast.Educational Webcast.Entertainment Website.Catalog Website.Editorial Website.Educational Website.Intranet/Extranet Website.Non-Profit.Editorial Website.Promotional.Local Market Website.Promotional.National Market Website.Promotional.Regional Market Website.Promotional.Rotating Display Website.Promotional.Worldwide Market Website.VR Photography
TV & FILM STILLS	省略
TV & FILM FOOTAGE	省略
OTHER	省略
COMPUTERS & SOFTWARE	省略

つぎに、たとえば、**Website.Promotional.National Market**のカテゴリを選択した場合には、ライセンシー所在地の地理的範囲（ここでは日本であるからアジアを選択し、下図右上に「**Geographic: Asia Only**」と表示される）、ライセンス期間（ここでは一年を選択）および使用される写真の画面上での大きさ（ここでは**Full Screen**を選択）を選択すると、下図のようにライセンス料が表示される。

The screenshot shows the 'fotoQuote Pro 7' interface. The main title is 'Website.Promotional.National Market'. On the right, the price is displayed as '\$ 1,164' in red, with 'USD' below it. A price range is shown as 'Range: \$873 | \$1,164 | \$1,746'. Below the price, there are two columns: 'License Duration' and 'Image Size'. The 'License Duration' column has options for 1 Month, 3 Months, 6 Months, 1 Year (selected), 2 Years, 3 Years, and 5 Years. The 'Image Size' column has options for Spot, Up to 1/4 Screen, Up to 1/2 Screen, and Up to Full Screen (selected). The interface also includes a left sidebar with navigation options like 'Stock', 'Assignments', 'Options', 'Contacts', 'Lists and Tracking', 'Magazines', and 'Setup'. A central panel provides detailed information about the selected category, including usage tips and a coach section.

ここで、所与の条件におけるライセンス料が下限値 873 ドル～上限値 1,746 ドルの範囲で示され、その中値 1,164 ドルが大きな赤文字で示されている。

以上

添付資料

資料 1	米国 Cradoc fotoSoftware 社のホームページ	...第 1 頁
資料 2	シンポジウム議事録	...第 4 頁
資料 3	製品レビュー	...第 13 頁
資料 4	Photshelter のホームページ	...第 17 頁
資料 5	Photo Attorney	...第 18 頁
資料 6	弁護士デビッド・ライトマン氏の陳述書	...第 20 頁
資料 7	写真家ダニエル・フォスター氏の宣誓供述書	...第 21 頁
資料 8	英国特許カウンティ裁判所の判決	...第 22 頁
資料 9	米国連邦地方裁判所の判決	...第 29 頁