

# 中国版权制度 变迁研究

ZHONGGUO  
BANQUAN  
ZHIDU  
BIANQIAN  
YANJIU

姚怡昕 著

甘肃人民出版社

D923.412

1

# 中国版权制度 变迁研究

甘肃人民出版社

责任编辑:张旭东

封面设计:宋武征

## 中国版权制度变迁研究

姚怡昕

甘肃人民出版社出版发行

(730000 兰州市滨河东路 290 号)

各地新华书店经销

兰州人民印刷厂印刷

开本 850×1168 毫米 1/32 印张:4 插页 2 字数 96 千

2000 年 4 月第 1 版

2000 年 4 月第 1 次印刷

印数:1-1000

ISBN 7-226-02196-X/G·292

定价:7.20 元

## 序

姚怡昕同志 1999 年 7 月在西北大学获得经济学博士学位。她的博士学位论文《中国版权制度变迁研究》写得不错,得到了同行专家和博士学位答辩委员会的一致好评,认为是一篇优秀的博士学位论文。今天,这一论文经过修改就要出版了。姚怡昕同志请我给她的这本小册子作个序,我欣然答应了。

随着知识经济时代的初现端倪,知识产权制度成为市场经济制度的一个越来越重要的组成部分。版权本是知识产权家庭中最古老的成员,其产生和发展与社会的经济和法律都密切相关。近年随着知识的“爆炸”和出版业的产业化,版权和版权制度建设更是受到出版界、经济界和法律界的热切关注。选取“中国版权制度变迁”作为研究的课题,抓住了时代特征,具有重要的现实意义和理论意义。本书以马克思主义理论为基础,借鉴了西方学者关于产权的理论,从法学和经济学相结合的角度,研究了我国版权制度产生、形成和演变的历史过程及其发展规律,分析了我国版权制度的现状和存在的问题,提出了切实可行的解决办法,可供有关部门在决策中参考。

姚怡昕同志曾在北京大学法律学系读书七年,获法学硕士学位,具有比较深厚的法学功底。毕业后在新闻出版部门工作了几年,主要从事版权法的研究和宣传工作,积累了一些实践经验。1996 年考入兰州大学、西北大学攻读经济学博士学位。读博士期间,被公派到香港大学经济金融学院做了一段时间的研究工作,从师于著名经济学家张五常教授。这些为姚怡昕同志研究中国版权制度提供了较好的条件,加上她一向勤奋好学,知识面比较广,在

研究中发挥自己兼跨经济学和法学两个学科、文史知识比较丰富的知识结构优势,比较好地做到了理论与实践相结合、法学与经济学相结合、史论结合,从我国五千年历史的发展轨迹中,探求中国版权制度自身的发生、发展规律,突破了我国学术界认为现代意义上版权制度是“舶来品”的传统观念,这是富有新意的。

对于版权制度,国内学者通常把它纳入法学领域加以研究,《中国版权制度变迁研究》一书则主要从经济学角度,并以法学和经济学相结合的分析方法进行研究。这种以交叉学科的研究角度和研究方法取得的成果,较之单一地从法学或从经济学角度研究同一问题,有着更深的内涵和较强的说服力。这是本书的一大特点。

本书的分析视角和理论工具选择得好。制度分析方法是近几十年来产出率很高的理论分析工具。作者将这种方法引入版权变迁的研究,运用得当有力,从而保证了分析的深入和结论的正确。作者还引入了激励机制、交易费用、市场行为、产权分析等有效的经济分析工具。全文在逻辑层面上层层展开和渐次深入,是该书的成功之处和典型特色。特别是将版权制度置于市场大制度背景下的分析,是极为重要的。

《中国版权制度变迁研究》一书,立论正确、论证充分、思路清晰、结构严谨、做到了分析的理论逻辑与我国版权制度发展的历史逻辑相一致,内容丰富、资料翔实,提出了一些自己的独到见解。从正式约束和非正式约束两方面对中国版权制度进行研究,这是本文作者的一种新尝试。作者由此梳理出了一条比较清晰的中国版权制度变迁的历史脉络,总结出了三条带有规律性的发展趋势:

1. 我国版权制度的产生与变迁,是同印刷技术、传播技术的进步和商品交换、市场经济的发展紧密联系在一起;
2. 我国版权制度的正式约束是在非正式约束的基础上形成和发展起来的,正式约束与非正式约束紧密相联,相辅相成,共同起作用;
3. 我国版权

制度正式约束的形成与变迁,由无法可依到有法可依,由被动立法到主动立法,由特许授权阶段发展到注册保护阶段,对版权的界定愈益明确,是逐步走向法制化轨道的。在中国版权制度的历史分期上,作者提出了自己的观点,认为:中国版权意识萌芽于春秋战国时期;中国版权制度正式约束的雏形产生于唐宋时期;《大清著作权律》的颁布是中国版权制度正式约束建立的标志;1990年《中华人民共和国著作权法》的颁布,标志着我国版权制度正式约束走上法制化的轨道。这几条规律的概括,既总结了历史,又展示了未来,同时划分了我国版权制度发展的历史阶段,有一定的创见。作者提出的政策建议也比较有新意,如建议对《著作权法》作必要修订,并提出了应当修改的内容;建议放开对稿酬的统一定价,实行市场调节;建议大力开发和发展版权产业,拓展版权贸易等,持之有据、切实可行,为我国版权立法、司法保护和版权贸易提供了理论依据。多位专家学者认为,本书中的诸多创见和丰富内容,使之成为国内同类研究中的一部力作。

总之,《中国版权制度变迁研究》一书的理论意义在于,比较成功地运用经济学和法学的范畴和方法来分析“版权”这个具有交叉学科综合特性的问题,把版权理论研究向前推进了一步。其实用价值在于,对于促进中国版权业的发展,从而推动整个经济的发展,迎接知识经济时代的挑战,具有一定的理论指导意义。

当然,本书毕竟出自一位年轻学者之手,难免有不足之处,如对版权问题的经济学分析有待进一步深化等。希望姚怡昕同志继续努力,在新的世纪里取得新的成果和进步。

何煉成



1999年12月2日于西北大学

# 目 录

|                                          |        |
|------------------------------------------|--------|
| 序 .....                                  | 何炼成(1) |
| 第一章 导 言 .....                            | (1)    |
| 一、本文的研究对象 .....                          | (1)    |
| 二、中国版权制度变迁研究的意义 .....                    | (3)    |
| 三、本文的研究方法 .....                          | (6)    |
| 四、本文的结构 .....                            | (7)    |
| 第二章 关于制度与产权的理论 .....                     | (10)   |
| 第一节 马克思关于制度与产权的理论 .....                  | (10)   |
| 一、马克思关于制度的理论 .....                       | (10)   |
| 二、马克思关于产权的理论 .....                       | (14)   |
| 第二节 西方学者关于制度与产权的理论 .....                 | (17)   |
| 一、新制度经济学关于制度的理论 .....                    | (17)   |
| 二、新制度经济学关于产权的理论 .....                    | (22)   |
| 三、法经济学的理论 .....                          | (25)   |
| 第三节 产权与知识产权制度 .....                      | (26)   |
| 一、知识产权的含义 .....                          | (26)   |
| 二、知识产权制度的建立,是生产力发展和商品经济<br>发展的必然结果 ..... | (26)   |
| 三、知识产权制度是保护产权人利益的激励机制<br>.....           | (30)   |
| 第三章 版权制度的形成及功能 .....                     | (37)   |
| 第一节 版权制度的产生和发展 .....                     | (37)   |
| 一、活字印刷术和造纸术的发明与使用,为版权制                   |        |

|                                                 |      |
|-------------------------------------------------|------|
| 度的产生提供了物质条件·····                                | (37) |
| 二、商品经济的发展促进了版权制度的产生和形成<br>·····                 | (38) |
| 三、新的复制、传播技术的发展,把版权制度推向了<br>新阶段·····             | (40) |
| 四、国际版权保护体系的形成与发展·····                           | (42) |
| 第二节 版权制度的历史分期·····                              | (43) |
| 一、出版特许权时期·····                                  | (43) |
| 二、著作财产权时期·····                                  | (44) |
| 三、作者人身权与财产权并重时期·····                            | (44) |
| 四、著作权的国际保护时期·····                               | (45) |
| 第三节 版权制度的功能·····                                | (46) |
| 一、提供激励机制·····                                   | (46) |
| 二、为合作创造条件·····                                  | (46) |
| 三、降低交易费用·····                                   | (47) |
| 四、版权制度有利于将外部性内部化·····                           | (48) |
| 第四章 中国版权制度的起源与变迁·····                           | (50) |
| 第一节 中国版权制度非正式约束的产生与形成·····                      | (50) |
| 一、版权意识尚未形成时期——上古三代到春秋以前<br>·····                | (51) |
| 二、版权意识萌芽时期——春秋战国至隋朝以前<br>·····                  | (53) |
| 三、版权意识萌芽的分析·····                                | (57) |
| 第二节 中国版权制度非正式约束的变迁·····                         | (60) |
| 一、版权意识初步形成时期——唐宋至明清<br>·····                    | (60) |
| 二、印刷出版商开始要求官府保护自己的专有出版权,<br>版权制度正式约束规则出现雏形····· | (62) |

|                                             |      |
|---------------------------------------------|------|
| 三、文学艺术作品的作者和编辑者提出了著作财产权的要求·····             | (66) |
| 四、官府主持大型出版活动,更有利于版权的保护和知识的保存与传播·····        | (68) |
| 第三节  中国版权制度正式约束的形成与发展·····                  | (72) |
| 一、中国版权制度正式约束形成时期——1910年至1949年·····          | (72) |
| 二、中国版权制度正式约束以行政规定和政策为主的时期——1949年至1977年····· | (76) |
| 三、中国版权制度的发展完善时期——1978年至今·····               | (79) |
| 第四节  我国现行版权制度的实施机制·····                     | (82) |
| 一、司法途径·····                                 | (82) |
| 二、行政途径·····                                 | (83) |
| 三、监督机制·····                                 | (84) |
| 第五章  我国现行版权制度存在的问题·····                     | (86) |
| 第一节  当前存在的主要问题·····                         | (86) |
| 一、法律体系不完善,不能完全适应市场经济的需要·····                | (86) |
| 二、公众版权保护意识淡薄,法制观念不强·····                    | (88) |
| 三、执法不严,体制不顺,著作权法没有完全落到实处·····               | (89) |
| 第二节  盗版泛滥的现状·····                           | (89) |
| 一、盗版物的价格低于正版产品·····                         | (91) |
| 二、盗版物的价格高于正版产品·····                         | (92) |
| 三、盗版物的价格与正版产品相同·····                        | (92) |
| 第三节  盗版屡禁不止的经济根源·····                       | (93) |
| 一、从版权法的规定分析·····                            | (93) |

|                           |       |
|---------------------------|-------|
| 二、从正版产品的特点分析 .....        | (95)  |
| 三、从正版产品和盗版物生产者的角度分析 ..... | (97)  |
| 四、从消费者角度分析 .....          | (99)  |
| 第六章 结 论 .....             | (102) |
| 一、中国版权制度变迁的历史轨迹 .....     | (102) |
| 二、进一步加强版权制度建设的几点建议 .....  | (104) |
| 主要参考文献                    |       |
| 一、中文参考文献 .....            | (107) |
| 二、英文参考文献 .....            | (113) |
| 后 记 .....                 | (117) |

# 第一章 导 言

## 一、本文的研究对象

本文的研究对象,是中国版权制度。本文以马克思主义理论为指导,从经济学和法学相结合的角度,研究中国版权制度的非正式约束和正式约束产生、发展和变化的历史过程,探讨中国版权制度变迁的规律,分析我国版权制度的现状和存在的问题,提出解决的对策。为加强我国版权制度建设提供理论依据,为促进改革开放,建立社会主义市场经济体制,推动文化、科技、经济发展和社会进步服务。

版权制度,是有关版权的一系列行为规则。版权(Copyright),既是一个法学的概念,也是一个经济学的概念。

从法学角度讲,版权是知识产权(Intel lectual Property)的一个重要组成部分。现代意义上的版权,通常有狭义和广义之分。狭义的版权是指文学、艺术和科学作品的作者依法享有的著作人身权和著作财产权。我国《著作权法》所称的“著作权”与“版权”是同一语,包括下列人身权和财产权:(1)发表权,即决定作品是否公之于众的权利;(2)署名权,即表明作者身份,在作品上署名的权利;(3)修改权,即修改或授权他人修改作品的权利;(4)保护作品完整权,即保护作品不受歪曲、篡改的权利;(5)使用权和获得报酬权,即以复制、表演、播放、展览、发行、摄制电影、电视、录像或者改编、翻译、注释、编辑等方式使用作品的权利;以及许可他人以上述方式使用作品并由此获得报酬的权利。〔1〕

---

〔1〕 见《中华人民共和国著作权法》第六章第五十一条、第二章第十条的规定。

我国法律关于版权的规定,与国际公认的版权的法律涵义基本上是一致的。广义的版权,除了包括狭义的版权内涵之外,还包括“与著作权有关的权益”,即作品传播者依法享有的权利,主要是指艺术表演者、录音录像制品者和广播电视组织的权利。我国《著作权法》把图书、报刊出版者的权利,也归入“与著作权有关的权益”之中。我国法律所规定的这些“与著作权有关的权益”,在大陆法系中被称为版权的邻接权。英美法系中没有邻接权的概念。英美法系国家是将邻接权的内容作为版权的内容予以保护的。

从经济学角度讲,版权是一种产权,是文学、艺术和科学作品等知识资产的产权。与古老的有形资产的产权相比,版权是一种新型的无形资产的产权。同时,版权的特殊性还在于,它是一种与人身权有关的产权。这是版权有别于有形资产的产权之处,也是有别于其他类型的知识产权如商标权、专利权的特殊之处。商标权、专利权虽然也属知识产权,但它们不涉及人身权。版权作为一种产权,首先表现为作者对其作品的所有权,是一种具有排他性的可交易的权利。就其内容来看,版权是以作者对其作品的所有权为核心的一组权利,包括作品的使用权、收益权、转让权等。作品传播者依法享有的权利,也属于广义的版权。

人类社会的进步有赖于知识的获得与积累。为了获得和积累更多的知识,就必须鼓励人们从事智力创造性活动,并保护人们因此获得的智力成果。也正因为如此,联合国大会 1948 年通过的《世界人权宣言》把版权定为一项基本人权,认为:人人有权参加社会的文化生活,享受艺术,并分享科学进步及其产生的福利;人人对其创作的任何科学、文学或艺术作品所产生的精神或物质利益,有享受保护的權利。<sup>〔1〕</sup>

我国宪法规定,公民有言论、出版自由,有进行科学研究、文学

---

〔1〕《版权研究文选》第 79 页,商务印书馆 1995 年版。

艺术创作和其他文化活动的自由。对这些有益于人民的创造性工作,国家都予以鼓励和保护。这是我国现行版权制度建立的依据。

## 二、中国版权制度变迁研究的意义

版权制度,是知识产权制度的一个重要组成部分。随着社会实践的发展,版权制度越来越成为知识产权制度中作用最重要、内容最复杂、涵盖面最广、变化速度最快的一部分。研究版权制度,可以有多种角度和侧重点,本文将中国版权制度放在历史发展的长河中,从经济学和法学相结合的角度进行考察,以期揭示我国版权制度变迁的深层次原因及其与经济发展、科技进步和文化繁荣之间的互动关系。这对于我们进一步推动改革开放,建立社会主义市场经济体制,加强版权制度建设,具有重大的理论意义和现实意义。

### 1. 研究中国版权制度,是发展社会主义市场经济的需要。

版权制度,是国际上普遍实行的、促进市场经济发展的一项重要制度。对版权制度进行研究,对于我们建立和完善社会主义市场经济制度有着重要意义。

从世界范围来看,版权制度,尤其是版权制度中的正式约束及其实施机制,是随着近代科学技术和市场经济的发展而建立起来的。以1709年英国第一部版权法的颁布为标志,世界版权制度的正式约束及其实施机制确立的历史近三百年,最近一百年来发展最快,这与世界近代科学技术和市场经济发展的历史基本上是同步的。以1910年《大清著作权律》的颁布为标志,中国版权制度的正式约束及其实施机制建立的历史近一百年,最近二十年来发展最快,这与中国近代科学技术和市场经济发展的历史也是基本同步的。这个历史发展的时间表提示我们思考:二十世纪初的中国为什么要制定有关版权的法律?中国版权制度是如何变迁的?它与科技进步和经济发展之间有着怎样的联系?

过去,由于我们对市场经济持否定态度,因而对版权制度也未

给予足够的重视。今天,随着我国经济体制改革的深入和社会主义市场经济体制的建立、版权制度的作用越来越显现出来,同时,我国现行版权制度的一些矛盾与问题也不断地暴露出来。为了有效地解决这些问题,有必要对中国版权制度进行比较全面、系统的研究。

## 2. 研究中国版权制度,是实行对外开放的需要。

知识和技术是没有国界的,一国的优秀作品可以在他国通过翻译、复制等等方式传播;一国的科学技术产品可以通过国际贸易在世界各地交流。从十九世纪末开始,随着资本主义经济和国际贸易的发展,各国先后签订了一系列保护知识产权的国际条约,经过一百年的实践,知识产权国际保护体制已基本形成。由于世界经济一体化的发展,知识技术价值含量高的产品在国际贸易中所占比例的增加,知识产权保护越来越成为各国共同关心的一个重要问题。关贸总协定(1995年1月1日起成为世界贸易组织)将知识产权问题与国际贸易直接挂钩。我国要开展国际贸易和对外文化科技交流,就必须保护知识产权,特别是版权。

改革开放以来,我国以专利、商标、版权为三大支柱的知识产权法律体系已基本形成并不断完善,1992年之后加入了一系列保护知识产权的国际条约,积极承担保护知识产权的国际义务。我国知识产权的保护应与国际社会的基本要求相适应,与国际惯例接轨。目前,我国正在准备加入世界贸易组织。今后,在国际贸易中遇到的知识产权问题将会越来越多,越来越复杂。我们在了解国际社会的知识产权体系的同时,必须首先对自己国内的知识产权制度特别是版权制度进行深入研究。

## 3. 研究中国版权制度,是科教兴国、依法治国的需要。

当今世界,知识经济初现端倪。知识和信息的创造、加工、传播和应用正在成为经济增长的最重要的源泉。国际间经济实力的竞争更多地表现在各国的科技创新能力和所拥有的自主知识产权

产业的实力上。科技创新需要有资金的投入、精神与物质的激励和制度的保障。实践证明,知识产权制度正是这样一种激励和保护人类智力劳动成果的制度。目前,我国正在贯彻落实科教兴国、依法治国的战略方针,知识产权保护制度的作用日益得到重视和发挥。同时,也应看到,我国的知识产权制度,包括版权制度在内仍有许多不完善之处。为完善我国的知识产权制度,首先必须深入研究这一制度,针对存在的问题,提出建设性意见。这也是本文研究中国版权制度的目的所在。

#### 4. 研究中国版权制度,是加强和完善版权制度建设的需要。

随着时光的推移,版权制度本身也迅速地发生着变化,新情况、新问题层出不穷,仅依靠原有的一些规定和认识已不能完全解决问题。版权问题,自其出现之日起,就在不断地变化。版权制度也不是固定不变的一套东西,相反,它随着科技进步和市场交换的发展,无时不处于变动之中。例如,从版权涉及范围来看,最初,矛盾的焦点集中在纸质的印刷出版物上,作者与印刷出版者的权利、利益分配是其中的关键。后来,以声、光、电为介质的新型传播媒介陆续登场,并在人们的生产和生活中占据重要地位,版权涉及范围就迅速地扩大了。如今,计算机网络将全球联成一体,信息共享。数字技术的发展又进一步拓宽了版权的范围,也出现了不少用过去的办法难以解决的问题。例如,版权法要求作品以一定的方式固定下来,法律保护的是思想的表现形式而不是思想本身。而思想的媒介和载体最初是以纸张为介质的印刷出版物,现在网上出版的出现改变了以往我们对传播思想的媒介的固有看法。网上出版极为神速,思想的传播快如闪电,几乎知识一旦产生就可以立即传遍全球。中间媒介形式几乎要被省略了。在这种情况下,如何界定和保障版权,包括作者的人身权和财产权,就是一个新问题。世界各国都在研究,我们尤其需要研究,以便及时、合理地规范版权制度的新内容。

总之,中国版权制度变迁,是二十世纪中国社会变革的一个重要方面。在新世纪即将来临的今天,研究这样一项重要制度的变迁过程,探究其变迁的经济根源和发展规律,考察其与我国经济和科学技术发展之间的关系,为不断完善我国的版权制度提供理论依据,是非常必要的。

### 三、本文的研究方法

在研究中国版权制度变迁时,本文采用的方法主要有:

#### 1. 马克思主义的制度分析方法。

马克思运用辩证唯物主义和历史唯物主义的理论,分析了人类社会制度的变迁,建立了有关制度、产权、国家和意识形态的理论。制度分析是马克思分析资本主义经济的基本方法之一。制度分析实质上是人的行为分析、利益矛盾分析、人与人之间的关系(生产关系)分析的总称。马克思的制度分析强调了制度变迁的革命性道路。本文以马克思的辩证唯物主义、历史唯物主义理论为指导,运用马克思的制度分析方法,研究我国版权制度的变迁,分析我国版权制度的非正式约束、正式约束产生和形成的动因,发展的历史轨迹,以及对我国经济和社会的影响,以期揭示我国版权制度自身发展的规律。

#### 2. 新制度经济学的制度分析方法。

新制度经济学认为,实际的人是在由现实制度所赋予的制约条件中活动的,因而经济学应该从人的实际出发来研究人,新制度经济学的目标,是研究在制度演进背景下人们如何在现实世界中作出决定,以及这些决定又如何改变世界。〔1〕

本文借鉴和运用新制度经济学关于制度构成的理论、产权和交易费用的理论以及法律经济学的分析方法等,研究中国版权制

---

〔1〕 D·C·诺思:《经济史中的结构与变迁》,陈郁、罗华平译,上海三联书店、上海人民出版社 1994 年版,第 2 页。

度的起源、构成与变迁。

#### 四、本文的结构

本文的结构安排如下：

第一章，导言。说明了本文的研究对象和采用的理论及方法，指出研究中国版权制度，对于我们建立社会主义市场经济体制，实行对外开放、科教兴国、依法治国以及加强和完善我国版权制度建设是必要的和有意义的。

第二章，关于制度与产权的理论。马克思主义政治经济学理论，特别是马克思关于制度与产权的理论，是我们研究版权制度变迁的理论指南和基本方法。新制度经济学关于制度的构成、产权及交易费用等理论，提供了研究制度问题的新的思路和方法，可资借鉴。本章还对知识产权问题进行了分析，为分析版权制度作准备。

第三章，版权制度的形成及功能。本章分析了版权制度产生和发展的原因、版权制度的历史分期及其功能。

第四章，中国版权制度的起源与变迁。从非正式约束和正式约束两方面分析中国版权制度的产生、形成、演变。总的分期是：从非正式约束来看，从上古三代到春秋以前，版权意识尚未产生；从春秋战国到隋以前，版权意识萌芽；从唐宋到明清，版权意识初步形成，某些带有正式约束性质的特许授权、禁令已经出现，可以看作是正式约束的雏形。从正式约束来看，1910年《大清著作权律》的颁布，是版权制度正式约束建立的标志。这是科学技术和商品经济发展的结果。1910年至1949年，版权制度正式约束形成并逐步发展。1949年至1977年，我国版权制度正式约束以行政规定和政策为主。1978年改革开放以来，我国版权制度的正式约束，从以政策和行政规定为主转向以法律为主。1990年《中华人民共和国著作权法》的颁布，是我国版权制度正式约束走向法制化轨道的历史性标志。总结我国版权制度正式约束变迁的规律，可以看