

海南国际旅游岛 建设所涉知识产权利用问题研究

◎刘远山等 著



知识产权出版社



本著系 2011 年度教育部人文社会科学研究规划基金项目“海南国际旅游岛建设
所涉知识产权利用问题研究”（11YJA820045）最终成果

海南国际旅游岛建设所涉 知识产权利用问题研究

刘远山等 著



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

内容提要

本著主要运用实证分析、比较分析、规范分析、法理分析、历史分析和法经济学分析等研究方法对知识产权利用的一些方面,如海南国际旅游岛的知识产权实施和利用、作者精神权利的转让、影视著作权的转让和许可使用、软件著作权转让费的确定、商标的许可使用、专利转让的价值评估、专利转让费的确定和知识产权质押等问题进行析和探究。既注重实证分析,又有一定的理论探讨;既有宏观方面的鸟瞰,又有微观方面的剖析。其中不乏一定的个人见解、独立思考或自我特色,以期于相关实践和理论有所参考和助益。

责任编辑:荆成恭

责任出版:刘译文

图书在版编目(CIP)数据

海南国际旅游岛建设所涉知识产权利用问题研究/刘远山等著.

—北京:知识产权出版社,2013.9

ISBN 978-7-5130-2258-3

I. ①海… II. ①刘… III. ①地方旅游业—知识产权

—研究—海南省 IV. ①D927.660.340.4

中国版本图书馆CIP数据核字(2013)第214688号

海南国际旅游岛建设所涉知识产权利用问题研究

HAINANGUOJILÜYODAO JIANSHE SUOSHE ZHISHICHANQUANLIYONGWENTI YANJIU

刘远山等 著

出版发行:知识产权出版社

社址:北京市海淀区马甸南村1号

网 址: <http://www.ipph.cn>

发行电话:010-82000893 82000860 转 8101

责编电话:010-82000860 转 8130

印 刷:知识产权出版社电子印制中心

开 本:787mm×1092mm 1/16

版 次:2013年9月第1版

字 数:280千字

邮 编:100088

邮 箱:bjb@cnipr.com

传 真:010-82000860 转 8353

责编邮箱:jingchengong@cnipr.com

经 销:新华书店及相关销售网点

印 张:16

印 次:2013年9月第1次印刷

定 价:58.00元

ISBN 978-7-5130-2258-3

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题,本社负责调换。

前 言

一切贵在用、终在用，此说甚多，如物尽其用、洋为中用、学以致用等。不加以利用则再好的制度也只是写在纸上或挂在墙上而已，再佳的权利也只是静态罢了。知识产权，作为一种蕴含着巨大经济价值的新型财产权更是如此，其“利用”（或“运用”）亦乃其最终目的和归宿。知识产权的利用方式渐多、一些新的利用方式也在产生和发展，然其转让和许可使用仍是其最基本的利用方式。当今社会乃至将来，是知识经济、市场经济、科技经济和经济全球化的时代，这一历史潮流不可逆转；在这一潮流中，知识产权的地位和作用愈益凸显，此亦不可逆转。知识产权已成为实力对比的主要体现、竞争的重要利器，这从各国对知识产权的高度重视及其战略规划和法律制度与政策等可见一斑。从某种程度上而言，谁拥有丰富优质的知识产权并善于加以利用，谁就会占有更大市场份额甚或独占、谁就能抢占制高点、谁就更可能成为当下和未来的主人。

自清末以降，我国愈加落后，遂开始发愤学习、借鉴他国，踏上了艰苦曲折的探索之路。奋起直追，改革开放三十多年，我国知识产权制度和实践逐步健全、迅速发展，但和先进国家和地区相比较仍存在较大差距，尤其在核心知识产权以及其有效利用方面。现今倡导“中国梦”，中国梦的内涵和外延十分丰富，但不能不说知识产权强国、兴国、富国之梦是其一大内容和表现。人类文明进步与发展都伴随着梦想、肇始于梦想，有梦想就有希望、有动力，有梦想就有明灯、有方向、有指引、有路标。“中国梦”做了多少年，实际上自清末以降就开始了艰苦卓绝的寻梦之旅，说法甚多实质相同，诸如实业救国、工业强国、科技兴国、为中华之崛起而读书、实现四个现代化、中华民族的伟大复兴等。忆毛主席，不但是伟大的政治家、革命家、军事家和理论家、实践家，而且是一位具有浪漫情怀的诗人，在延安狭小的窑洞里他就能看到紫禁城、就能看到新中国的未来，吟唱着“千里冰封，万里雪飘……俱往矣，数风流人物，还看今朝”，结果

果然实现了，新中国诞生了。他老人家的这种浪漫情怀或理想主义精神和气概值得我们永远学习和继承。当今，我们正在建立和形成市场经济，经济取得了巨大发展，然精神和理想以及情操道德似乎来了个大转弯反而急剧滑坡，人们太现实以致似乎只见物质、色盲精神、无视理想，似乎宁愿坐在宝马车上哭也不愿坐在自行车上笑，这肯定不行也难以长久，因为物质幸福诚然重要但精神和理想者无疑不但与之等量齐观甚至更重要；虽同时也在大力提倡精神和理想、加强道德文明建设，然收效不大，此乃市场经济尚在建设、还不成熟之难免和必然，也许需要一个漫长的过程。总之，还是得有所精神、有所理想或有所浪漫情怀，无论在什么情况下，个人如此，国家、民族、单位、企业亦然，不过不能过头，我们曾有过深刻教训，正确的态度应当是科学的理想主义和适度的现实主义相结合。现今“中国梦”一定能够实现，因为我们有过历史的经验教训（如那个时代的跑步进入……三年超英、五年赶美……等），因为我们有科学发展观作指导，因为我们已有改革开放三十多年来的厚重积累，更因为我们看清了知识产权的重要地位和作用、也较懂得了如何利用知识产权。寻梦、追梦、逐梦，实现梦想（应该说“理想”更为适宜），国家、民族是这样，地区亦然^❶，公司、企业等单位以及个人何尝不是如此。藉此偶诌小诗一首以共勉：

心一热天就蓝了，
一道雨后彩虹，
左边青山呈黛右边碧峰染翠，

❶ 作为祖国第二大宝岛的海南岛也有过两次大的“梦想”：第一次是1988年随着改革开放总设计师邓小平同志的“海南好好发展起来，是很了不起的”论断而中央出台的海南建省办经济特区的政策，海南开始了建设中国最大经济特区的伟大工程；第二次是随着2009年12月国务院出台的《关于推进海南国际旅游岛建设发展的若干意见》，海南开始了建设“海南国际旅游岛”的伟大工程。海南国际旅游岛是国务院《关于推进海南国际旅游岛建设发展的若干意见》中提出的，体现了中央的战略部署、目标定位和政策支持，对海南省又是一次难得的发展机遇，也是挑战、压力和动力，如果说1988年海南建省办经济特区是第一次机遇和梦想，那么这可谓第二次机遇和梦想，必将并已经仍将具有重大意义和产生深远影响。知识产权在当今社会各个方面的特有地位和巨大作用已为人们所充分认识，自然与国际旅游岛建设密切相关，也就是说国际旅游岛建设必然涉及相关知识产权，自然主要是旅游知识产权的培育建设、保护管理和利用，而相关知识产权必将对国际旅游岛建设起到巨大的特有促进和服务作用，主要是提高其内在品质、加快发展速度以及扩展其影响力和辐射作用。同样，相关知识产权的“利用”亦乃其最终目的，由于各种客主观原因，海南省知识产权和先进省份更勿言国外相比较为落后，所以海南国际旅游岛建设所涉及的相关知识产权的着力培育发展、有效保护，尤其是充分高效利用应高度重视、戮力倡导、切实践行，以发挥其应有、特有之推动作用和优化提升之效。

前面一江春水波光潋滟、后面一湾荷塘荷花映日，
阳光下最适合做梦，
但愿你不再是梦想而是理想，
但愿你理想的蓝图伴随着稳健步履和灵准道轨，
那么你的理想就更有可能变为现实，
事实上，很多事情都有可能，
只要做准能成，
没成是因为没做。

著者基于其主持的教育部人文社科研究规划基金项目（11YJA820045），故选此题目作为书名。本书主要运用实证分析、比较分析、规范分析、法理分析、历史分析和法经济学分析等研究方法对知识产权利用的一些方面，如海南国际旅游岛建设中的知识产权实施和利用、作者精神权利的转让、影视著作权的转让和许可使用、软件著作权转让费的确定、商标的许可使用、专利转让的价值评估、专利转让费的确定和知识产权质押等问题进行研析和探究，以期于相关实践和理论有所参考和助益。本著策划和题目拟定由刘远山进行，前言、内容提要和后记以及少数注释或其他加载、加改内容由刘远山撰写；纲要设计和修改、层次结构调整部分由袁世华进行，部分由刘远山为之；其观点、内容材料选取、论述析分介绍和语词组织与表达以及标点、格式和统稿等部分由袁世华修改、调整、校对，部分由刘远山修正；参考文献由袁世华遴选、组织书写，刘远山调整顺位并作少数修正。具体分工如下：第一章，袁世华、刘远山；第二章，余秀宝、刘远山；第三章，周珏、袁世华、刘远山；第四章，李阳、袁世华、刘远山；第五章，陈丽娟、袁世华、刘远山；第六章，张楚文、袁世华、刘远山；第七章，吕晶、袁世华、刘远山；第八章，魏微、袁世华、刘远山。其中袁世华等成员系应届硕士生。本著参考和借鉴了一些专家、学者和同仁等的论著资料和信息，在此一并致谢！

目 录

第一章 海南国际旅游岛的知识产权实施利用概览与展望	1
第一节 海南国际旅游岛的著作权实施利用概览与展望	2
第二节 海南国际旅游岛的专利实施利用概览与展望	10
第三节 海南国际旅游岛的商标实施利用概览与展望	19
第二章 作者精神权利转让问题——精神权利二分法视域下的理论与立法	34
第一节 现实、理论与立法之间不可调和的矛盾	34
第二节 精神权利在著作权法中的优越地位	37
第三节 作者精神权利转让的立法规范分析	48
第四节 作者精神权利转让的学说纷争审视	54
第五节 作者精神权利流转的其他模式述评	61
第六节 作者精神权利转让的前提要件探讨	67
第七节 作者精神权利转让的理论基础阐释	79
第八节 作者精神权利转让的法律制度建构	87
第九节 结语	97
第三章 软件著作权转让费的确定	101
第一节 软件著作权转让费确定标准	102
第二节 转让费确定的关联条款	105

第四章 影视作品著作权人的许可权和转让权	107
第一节 影视作品的理论性分析	107
第二节 不同法域影视作品著作权人权利内涵之比较	110
第三节 我国影视作品著作权人的许可权与转让权分析	117
第四节 对我国影视作品著作权人流转权利的分析与建言	119
第五章 商标使用许可法律问题	124
第一节 我国商标使用许可现状	124
第二节 我国商标使用许可存在的问题与对策	128
第三节 商标使用许可合同的基本条款	137
第四节 商标使用许可合同风险及防范	141
第五节 商标使用许可纠纷的解决	148
第六节 商标涉外使用许可的法律适用	151
第七节 商标涉外使用许可合同法律适用的立法比较	162
第六章 专利价值评估法律问题	167
第一节 专利价值评估的指导思想	168
第二节 专利价值评估程序	171
第三节 影响专利价值评估的因素	175
第四节 专利价值评估涉及的法律风险	183
第七章 专利转让费的确定	189
第一节 专利转让特征性分析	189
第二节 专利转让费的确定	190
第三节 专利转让费确定的影响因素	193
第八章 知识产权质权的制度与实践	195
第一节 知识产权质权的起源	195

第二节	知识产权质权立法的演进	199
第三节	知识产权质权标的界定	201
第四节	知识产权质权的制度价值	204
第五节	我国知识产权质权的法律规制	206
第六节	知识产权质权的实践模式	213
第七节	我国知识产权质权制度存在的不足	217
第八节	代表性国家和地区知识产权质权立法实践及其借鉴	227
第九节	我国知识产权质权制度的完善设想	231
主要参考文献		238
后 记		244

第一章 海南国际旅游岛的知识 产权实施利用概览与展望

随着知识经济和经济全球化的深入发展，知识产权日益成为重要的战略资源和竞争力的核心要素。发达国家和地区、国内先进省份都在充分利用知识产权以促进自身高速发展，这对海南国际旅游岛^①的知识产权工作既是启示也是压力，并提出了新的更高的要求。

2008年6月5日，国务院颁布《国家知识产权战略纲要》，标志着知识产权工作上升为国家战略。国家知识产权战略实施5年来，社会创新活力得到激发，企业创新主体地位得到确立，知识产权培育、利用与保护日益成为全社会的主流共识。而知识产权的利用、实施乃其最终目的，直接关切全社会的发展进步。

知识产权战略是运用知识产权制度，为发展和提升国家和地方核心竞争力而进行的总体谋划。其中，海南尤其要着重运用专利战略、商标战略和版权战略。实施知识产权战略，大力提高海南国际旅游岛的知识产权创造、运用、保护和管理能力，有利于促进自主创新，调整经济结构和转变发展方式，建设创新型海

① 海南国际旅游岛是国务院《关于推进海南国际旅游岛建设发展的若干意见》中提出的，体现了中央的战略部署、目标定位和政策支持，对海南省是一次难得的发展机遇，是挑战、压力和动力，如果说1988年海南建省办经济特区是第一次机遇和梦想，那么这可谓第二次机遇和梦想，必将并已经仍还将具有重大意义和产生深远影响。知识产权在当今社会各个方面的特有地位和巨大作用已为人们所充分认识，自然与国际旅游岛建设密切相关，也就是说国际旅游岛建设必然涉及相关知识产权，自然主要是旅游知识产权的培育建设、保护管理和利用，而相关知识产权必将对国际旅游岛建设起到巨大的特有促进和服务作用，主要是提高其内在品质、加快发展速度以及扩展其影响力和辐射作用。同样，相关知识产权的“利用”亦乃其最终目的，由于各种主客观原因，海南省知识产权和先进省份更勿言国外相比较为落后，所以海南国际旅游岛建设所涉及的相关知识产权的着力培育发展、有效保护，尤其是充分高效利用应高度重视、戮力倡导、切实践行，以发挥其应有、特有之推动作用和优化提升之效。



南；有利于充分发挥海南的区位和资源优势，培育和壮大优势产业，提高海南核心竞争力；有利于规范市场秩序，扩大对外开放，促进海南国际旅游岛经济社会建设全方位开展；更有助于提高海南国际旅游岛建设质量、加快其建设步伐。

知识产权创造和利用将成为海南发展和国际旅游岛建设的新引擎。

2010年，第四批全国企事业知识产权试点工作开展以来，海南圆满地完成了第四批全国企事业知识产权试点工作，6家试点单位均通过了考核验收，知识产权事业获得了较大发展。

但是，在发展过程中仍存在一些突出问题。人们的知识产权意识仍较薄弱，创造和运用能力不强，总量较小，市场化、产业化程度较低，专业人才缺乏，信息开发利用滞后，服务体系尚未完全形成，重点、特色产业自主知识产权和核心技术较少，知识产权对海南经济社会发展和国际旅游岛建设的促进作用尚未得到充分发挥。

第一节 海南国际旅游岛的著作权实施利用概览与展望

国际旅游岛是海南的一张名片，而旅游建设做到深处就更需要相关文化建设予以配合，只有当相关文化成为海南的一种社会时尚，知识和智慧内化为人民大众的素质和品格，创新的活力和潜力才能最大限度地被激发出来，国际旅游岛才会具有更大的魅力。

一、海南作品与著作权情况概览^①

长期以来的坚持“以经济建设为中心”的发展理念，使全国的经济水平得到了极大发展，同时以民生为主的社会建设也有了不俗表现。但是，文化建设却相对滞后。海南的文化发展相比于国内其他地方更是有很大差距。这其中有历史文化原因，然而更多的却是社会原因。文化的不发达导致了作品与著作权利用的“落寞”。

对比著作权法律规定的作品类型，很容易就会发现，海南作品的种类是单调

① 根据海南省文化广电出版体育厅版权登记统计数据整理，参见 <http://www.hainan.gov.cn/swtt/zxfw/bqdj/>。2013年3月4日最后访问。

的；与国内发达省份相比，海南作品的数量是很少的。以 2010 年为例^①，海南省版权局登记的作品数量为 153 件，为历年之最。虽然我国《著作权法》和《伯尔尼公约》均规定的是作品著作权自作品完成之日起产生，且自动受法律的保护，但这并不是海南登记作品数量少、种类单调的主要原因。究其原因，最主要是文化的不发达，作品利用与保护发展的滞后。笔者搜索北大法律信息网发现，海南关于著作权的法律案件，主要集中于著作权侵权纠纷案，而且绝大多数是海南本地的网吧侵害他人著作权的侵权纠纷，著作权转让和使用许可纠纷案件很少，著作权质押等其他利用方式更是少见。

表 1-1 2001 ~ 2012 年海南作品著作权登记统计表^②

登记年份	登记数目	作品种类及数量
2001 年	32	文字 (6)、美术作品 (23)、录像 (1)、戏剧作品 (2)
2002 年	20	文字 (5)、美术作品 (15)
2003 年	29	文字 (14)、摄影 (5)、录像 (2)、音乐 (1)、美术作品 (7)
2004 年	35	文字 (14)、图形 (2)、录像 (1)、音乐 (11)、美术作品 (7)
2005 年	68	文字 (21)、音乐 (36)、美术作品 (11)
2006 年	112	文字 (35)、舞蹈 (2)、戏剧 (1)、音乐 (39)、美术作品 (35)
2007 年	103	文字 (23)、音乐 (28)、美术作品 (50)、其他作品 (2)
2008 年	103	文字 (22)、音乐 (38)、舞蹈 (1)、美术作品 (42)
2009 年	143	文字 (15)、音乐 (28)、图形 (4)、美术作品 (89)、其他作品 (7)
2010 年	153	文字 (22)、音乐 (33)、美术作品 (91)、其他作品 (7)
2011 年	122	类似摄制电影方法创作作品 (2)、文字 (35)、美术作品 (54)、音乐 (31)
2012 年	101	类似摄制电影方法创作作品 (5)、文字 (22)、美术作品 (41)、音乐 (27)、其他作品 (6)

① 2010 年，海南版权局登记的作品数量是自 2001 年以来最多的一年。

② 笔者严格根据海南文化广电出版体育厅发布的版权登记公告信息统计，参见 <http://www.hinews.cn/banqj/index.shtml>。2013 年 3 月 4 日最后访问。



二、海南作品与著作权利用与发展

(一) 文化出版行业

近年来,海南出版业发展迅猛,表现抢眼。海南建省 25 年来,出版规模增长迅速,2012 年全省图书出版品种达到 3 396 种,其中新品种 1 459 种,比 2008 年分别增长约 20.77% 和 57.0%;图书总值达到 80 742 万元,比 2008 年增长约 11.98%;而数字出版收入更是达到了 7 581 万元,比 2008 年增长 76.5 倍。^①但是,和其他省份相比,海南的出版业体量较小。为此,海南省正在多方努力,为打造出版行业精品实施一系列的战略措施。

1. 文化作品精品战略

精品力作是衡量地方文化软实力的一个重要标志。为打造一批在全国有一定影响力和竞争力的琼版精品,海南省坚持实施出版物精品战略。据统计,近年来,海南省出版的多种精品书籍连续获得国家级奖项,如南方出版社出版的《海南黎族和台湾少数民族民俗比较》获得第四届中华优秀出版物图书奖金奖,南方音像出版社出版的音像制品《潜水十年》获得第四届中华优秀出版物图书音像、电子和游戏出版物奖金奖,此外,20 卷本的《世界百科全书》、13 卷本的《德川家康》、《光荣与梦想》等 9 种图书入选“建国 60 年中国最具影响力的 600 本书”。^②

海南加强了对重大题材文艺创作的统筹指导,设立优秀精神产品“南海文艺奖”,推动生产更多、更好的文化产品。在电影、电视方面,有《守望》、《甜蜜的十八岁》、《刺青》、《五指山之恋》、《黎乡人家》等电影、电视剧、动画片 8 部共 90 多集作品。在歌舞戏剧方面,《黎族故事》在第四届全国少数民族文艺会演中荣获剧目金奖等 11 项大奖,创海南省历届参演最好成绩。

2. 作品的推广——文化与出版建设

随着互联网的普及和发展,数字化阅读方式已获得越来越多的读者尤其是青少年读者的青睐。第九次全国国民阅读调查显示,2011 年中国 18~70 周岁国民

① 数据来源于海南省文化广电出版体育厅,参见 <http://www.hinews.cn/system/2013/04/17/015613889.shtml>, 2013 年 5 月 1 日最后访问。

② 数据来源于 <http://www.hinews.cn/system/2013/04/16/015609424.shtml>, 2013 年 4 月 19 日最后访问。



各媒介综合阅读率为 77.6%。其中,图书阅读率为 53.9%,比 2010 年增加 1.6 个百分点;报纸阅读率为 63.1%,比 2010 年下降 3.7 个百分点;期刊阅读率为 41.3%,比 2010 年下降 5.6 个百分点。但数字化阅读方式的接触率为 38.6%,比 2010 年上升了 5.8 个百分点,增幅为 17.7%。其中网络在线阅读的接触率增长幅度最大,增幅达 65.2%。因此,有人用“文化快餐”时代来概括现在人们的读书学习状况。对全国情况的了解,是为因地制宜,助推海南文化建设。海南建设国际旅游岛,人文环境是一大关键因素。建设学习型社会,动员全民阅读,不仅是海南建设国际旅游岛的内在要求,也是建设公共文化服务体系的重要内容。

自国际旅游岛建设上升为国家战略以来,海南省提出了全省“农家书屋”建设,累计投入建设资金近 6 000 万元,配备图书 568 万册、报刊 22 056 份、音像制品和电子出版物 26.57 万张、影视放映设备和阅读设施 2 000 多套。同时,广开渠道,动员机关、团体企业、学校捐赠,各种社会力量累计向农家书屋捐赠 1 000 多万元的出版物和各类设施。海南省还策划组织了一系列特色活动,除了开展“书香进社区”、“书香进企业”、“书香进校园”等活动外,还创立和培育海南读书文化节庆品牌,举办了“青少年电视读书节”和“网络读书节”等。通过各种读书活动的有效开展,使读书活动融入每一位群众的生活中,在很大程度上提升了海南民众的文化素质。

此外,海南还推广了“数字图书馆推广工程虚拟专网”建设^①。海南省图书馆分别建设完成与海南全省各市县公共图书馆和乡镇文化站的数据传输专网。

海南省读者可到各公共图书馆、乡镇文化站电子阅览室通过省图书馆网站“数字图书馆推广工程”栏目共享到国家图书馆通过该虚拟专网推广的一批优秀的普适性商业数字资源,其中包括 100 余万册中外文图书、700 余种中外文期刊、7 万余个教学课件、1 万余张图片、18 万余档案全文等,资源总量超过 120TB。

“十一五”规划以来,海南出版社、南方出版社、南方音像出版社、海南省教材出版中心等相继完成企业改制。2008 年 5 月,海南新华书店集团和江苏新华书店集团在全国率先突破行政区划改革重组,组建了海南凤凰新华发行有限责任

① “数字图书馆推广工程”由文化部、财政部共同推出,是继“全国文化信息资源共享工程”、“公共电子阅览室建设计划”后启动的又一个重要的数字文化建设工程。资料来源参见 <http://www.hinews.cn/system/2013/03/25/015552703.shtml>。2013 年 4 月 3 日最后访问。



公司。2012年5月,海南凤凰新华出版发行公司成立,开创了海南教材出版发行产业链一体化经营新局面。

近年来,海南省还承办过全国图书博览会,这既是向外界展示海南出版业发展成就的机会,也是向同行业学习和相互进行交流的好机会。

(二) 作品的应用平台——文化产业园

国际旅游岛建设以来,海南省陆续开展了国际旅游岛先行试验区、海南国际创意港、海南生态软件园、海南动漫产业基地四大文化产业集群建设,并且逐步释放出经济与社会双重效益。目前,国际旅游岛先行试验区正在加快建设,海南生态软件园入园企业达249家,海南国际创意港入驻创意设计企业76家,海南省动漫产业基地入驻企业30家。据统计,2012年海南文化产业增加值突破100亿元大关,比上年增长60%,增幅位居全国前列,高于全省GDP增速50.9个百分点。海南省的文化产业政策和举措,符合《国务院关于推进海南国际旅游岛建设发展的若干意见》提出的“加快发展文化产业,引进创意产业人才,大力发展文化创意、影视制作、演艺娱乐、文化会展和动漫游戏等各类文化产业,积极培育具有海南地域和民族特色的文化产业群”导向目标。

另外,海南省还存在一些非常著名的影视娱乐企业及相关产业。例如,著名导演张艺谋的“印象·海南岛”,即将筹建的著名导演冯小刚的海南电影公社等。

(三) 著作权保护传统民族手工艺——保护是为利用

坚持实施文化强省战略,就要充分发挥海南生态文化、黎苗文化、红色文化等地方特色文化的优势。

海南黎族织锦是海南的优秀文化遗产,被誉为中国纺织史上的“活化石”,其生产技术于2005年被列为首批国家级非物质文化遗产保护名录,目前正由国家向世界文化遗产保护组织申报世界非物质文化遗产。与藏族的唐卡、纳西族的神路图一样,“黎锦是织在布上的民族史诗”^①,极富东方神秘文化色彩。

黎锦的美在于其独特的民族传统图案与绚丽的色彩,据统计,海南全省已征集到的黎锦织物图案竟达120多种,有几何纹、方块纹、梯田纹、房屋纹、干栏纹、竹条纹、水波纹、山形纹、牛鹿纹、龙凤纹、青蛙纹、鱼虾纹、人舞纹、汉

① 《中国新闻出版报》2007年9月27日,第C版。

字纹等。现行《著作权法实施条例》第4条将美术作品界定为“绘画、书法、雕刻、建筑等以线条、色彩或其他方式构成的有审美意义的平面或立体的造型艺术作品”。无疑，这些黎锦图案属于美术作品，应当受到著作权法律法规的保护。很多黎锦研究所致力于对已存的传统图案进行加工改进，从而将创造出更为精美的图案编织，这些也属于美术作品，也应受到法律保护。

令人遗憾的是，海南省除海南省民族研究所、海南省民族织锦研究所、海南锦绣织贝公司等机构能研制精致黎锦图案外，更有大量小生产作坊专以复制其他正品黎锦图案制作粗制黎锦产品。以往的实践中，一旦一个新的黎锦品种被研究出来问世，市场上其他没有版权意识的厂家就争相仿效。这是严重侵害黎锦著作权人复制权的非法行为。如此导致的结果就是，花了大量财力、物力、人力研发出新产品的单位还没来得及收回成本，市场就被低廉粗制的仿制品占领了，黎锦的艺术价值被无形地贬低，直接损害了黎锦产业与黎锦的文化艺术地位。

作为国际旅游岛的一张名片，黎锦，必须由法律实际保护起来。而如何运用法律保护黎锦的版权，促进黎锦产业发展，就是海南省著作权保护的一个重要课题。黎锦的商标保护，只能保护黎锦生产者的商标不被侵害，但无法保证黎锦的核心——图案的不被仿效。例如，海南锦绣织贝实业有限公司先后向国家工商总局商标局申请了商标保护，注册了“黄道婆”、“龙锦”、“凤锦”等十多种商标，但其黎锦产品被侵权的情况改善收效甚微。

借鉴《计算机软件著作权登记办法》关于给予登记软件重点保护的规定^①，既然黎锦图案是美术作品，那么运用著作权法律法规来保护黎锦产品无疑是恰当和有利的。虽然作品自完成之日就自动受法律的保护，不必登记注册，但是实践证明，经过版权登记的作品被保护的力度大为增强。一方面因为，该登记作品被公告，其被宣示性增强；另一方面因为，版权登记机构利用其公权力保护作品的合法权利打击侵权。仍以海南锦绣织贝实业有限公司为例，其将多年来设计的和每年新生的黎锦图案作品全部在海南省版权局进行了版权登记，而且，其登记的作品数量每年都占海南省登记的作品数量的很大的比例。与此同时，黎锦图案的著作权人可以许可他人使用其作品生产黎锦。这将进一步将海南黎锦发扬光大。

① 《计算机软件著作权登记办法》第2条规定，国家著作权行政管理部门鼓励软件登记，并对登记的软件予以重点保护。



这种版权保护—利用模式，既激励了黎锦的创新，又保证了黎锦生产者的利益和生产的有序性。同时，也是对海南特色文化在权利保护和利用上的新探索。

（四）振兴海南琼剧

琼剧是海南省代表性的地方大戏，是独具特色的海南优秀传统文化之一，肇端于明末清初，距今已有 300 多年历史。20 世纪五六十年代的琼剧发展达到了一个高峰，当时产生了许多脍炙人口的名剧剧目，如《红叶题诗》、《张文秀》、《搜书院》等。同时涌现出了一大批琼剧名角，如郑长和、韩文华、林道修、陈华、红梅、王芙蓉等，更有在 1962 年，琼剧名篇《红叶题诗》经田汉修改润色后拍摄成电影，行销海内外。

然而，海南琼剧在当今遭遇了发展“寒冬”。

世殊时异，20 世纪 90 年代之后，随着人们生活方式的变迁、影视和网络等新兴大众文化的冲击及文化娱乐消费方式的多元化，曾长期在海南人民文化生活中占据主要地位的琼剧日渐式微。2008 年，民进海南省委文化委员会对琼剧发展做过一次调研，结果显示，琼剧发展面临前所未有的困境：第一，琼剧观众群分化断层，严重流失。现今，琼剧 90% 的观众在农村，又 90% 的演出集中在“公期”期间，再 90% 的观众年龄在 40 岁以上。课题组在海口市第十中学发放 300 份调查问卷，其中，45% 的学生表示从没有看过琼剧，60% 的学生表示不感兴趣。从调查结果来看，显然，琼剧已经远离了年轻一代。第二，琼剧的导演、编剧、作曲等主创人才非常缺乏。第三，优秀演员老化，琼剧人才青黄不接。琼剧大师的优秀技艺未得到传承，直到 2007 年，琼剧才产生唯一一位梅花奖得主。随着曾经将琼剧的演出、唱腔推向最高峰的陈华、道修、红梅、芙蓉等名伶相继老退，琼剧大师的流派、唱腔罕见传人，代之而起的新秀几乎没有一个能完全继承和传扬琼剧流派体系。

笔者也承认，琼剧遇到了发展规律的瓶颈，但更多的是社会的忽视。在海南建设国际旅游岛的大背景下，将琼剧打造成一个特色名片，无疑会对海南国际旅游岛的建设提供文化底蕴。

（五）从司法视角看海南著作权实施利用

2012 年海南法院受理的知识产权民事案件达到 482 起，是 2011 年的 2.2 倍，而其中，在海南省高级人民法院公布的《海南省 2012 年度知识产权司法保护八大典型案例》中，侵权纠纷占了 80%。在侵权案件中，首当其冲的就是著作权