

杨利华

冯晓青 编著

中国著作权法研究与立法实践



ZHONGGUO ZHUZUOQUANFA YANJIU YU
LIFA SHIJIAN



中国政法大学出版社

杨利华
冯晓青 编著

中国著作权法研究与立法实践



ZHONGGUO ZHUZUOQUANFA YANJIU YU
LIFA SHIJIAN



中国政法大学出版社

2014·北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

中国著作权法研究与立法实践/杨利华，冯晓青编著. —北京：中国政法大学出版社，2014. 7

ISBN 978-7-5620-5512-9

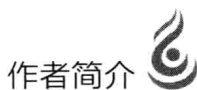
I. ①中… II. ①杨… ②冯… III. ①著作权法—研究—中国 IV. ①D923. 414

中国版本图书馆CIP数据核字(2014)第152966号



- 出版者 中国政法大学出版社
- 地 址 北京市海淀区西土城路 25 号
- 邮寄地址 北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088
- 网 址 <http://www.cuplpublish.com> (网络实名：中国政法大学出版社)
- 电 话 010-58908285(总编室) 58908334(邮购部)
- 承 印 固安华明印业有限公司
- 开 本 720mm × 960mm 1/16
- 印 张 34
- 字 数 560 千字
- 版 次 2014 年 7 月第 1 版
- 印 次 2014 年 7 月第 1 次印刷
- 定 价 69.00 元

国家社科基金重大项目（10&ZD133）
《国家知识产权文献及信息资料库建设研究》阶段性成果



杨利华，女，湖南长沙人。中国政法大学副教授、硕士生导师，中国知识产权法学研究会理事，法学博士。主要研究知识产权法学、知识产权法制史和知识产权信息管理。主持司法部 2013 年度项目“中国知识产权思想史研究”、国家知识产权局 2009 年度软科学规划项目“台湾专利制度史研究”等课题，参与 2010 年国家社科基金重大项目“国家知识产权文献及信息资料库建设研究”、2009 年度国家社科基金重点项目“中国特色知识产权理论体系研究”等课题 10 余项。出版《美国专利法史研究》等多部著作，在专业核心期刊发表论文 20 多篇，在知识产权法历史研究方面产出了一批具有影响的学术成果。

冯晓青，男，湖南长沙人。中国政法大学教授、博士生导师，知识产权法国家重点学科学术带头人和博士点负责人，中国政法大学无形资产管理中心主任，法学博士，兼任中国知识产权法学研究会副会长、中国知识产权研究会学术顾问委员会委员、国家知识产权战略专家库专家、国家知识产权专家库专家、最高人民法院案例指导工作专家委员会委员等社会职务，兼任北京仲裁委员会仲

裁员、北京天驰洪范律师事务所律师。出版《知识产权法利益平衡理论》、《企业知识产权战略》、《企业知识产权管理》等个人学术专著 12 部，主编知识产权法方面等著作与教材近 30 部（含英国出版一部），在国内外核心专业刊物上发表知识产权论文 100 余篇，其中在美、英、澳、瑞士等国英文法律专业刊物上发表近 20 篇。主持国家社科基金重大项目、一般项目等国家级、省部级项目 10 余项。创办学术网站“冯晓青知识产权网”。

前言

著作权法是调整著作权关系，保护作者和其他著作权人、相关权人的利益，促进作品传播和利用的知识产权法。自我国第一部著作权法《大清著作权律》的制定到现行的《中华人民共和国著作权法》的实施，已逾百年。系统总结和分析我国著作权法律制度，无疑具有独特的学术和资料价值。本书作者在开展所承担的2010年度国家社会科学基金重大项目《国家知识产权文献及信息资料库建设研究》的研究过程中，全面系统地整理了我国著作权法的历史资料，在此进行编辑整理和分析研究。本书还收录了部分对我国《著作权法》第三次修改的最新研究成果。本书分理论探索、中国著作权法律及相关规范、中国著作权法大事记三部分。

理论研究部分，包括“中国著作权制度历史概述”、“中国著作权法第一、二次修改与完善研究”、“中国著作权法第三次修改与完善研究”、“中国著作权法研究综述”等专题论文。其中，“中国著作权制度历史概述”从宏观视野对我国著作权法的产生和发展进行了比较全面的概括和总结；“中国著作权法第一、二次修改与完善研究”针对我国《著作权法》在2001年和2010年两次修改的背景、原则，特别是修改的具体内容作了详细介绍和研究，有助于对中国著作权制度的改革和发展有比较清楚的了解；“中国著作权法第三次修改与完善研究”以著作权法原理为指导，以我国现行《著作权法》、2012年《著作权法》第三次修改征求意见稿和“送审稿”等为考察对象，结合我国著作权法立法和司法实践，并在借鉴和参考国外著作权立法和司法实践基础



上,对我国《著作权法》第三次修改和完善提出了一系列对策和建议,对我国《著作权法》第三次修改和完善具有重要的参考和借鉴价值,对著作权法理论也具有重要的学术价值;“中国著作权法研究综述”侧重于我国关于著作权法研究状况的考察,在占有大量现有文献的基础上,梳理了我国著作权法研究的有关成果并就其相关特点进行了归纳,提出了推动我国著作权法研究的思路和建议。这些研究对于从历史发展角度宏观地了解我国著作权法制动态及相关的著作权立法实践和研究,对于我国《著作权法》的进一步修改和完善,具有重要意义。

“中国著作权法律及相关规范”部分,收录了从我国第一部著作权法《大清著作权律》到现行《著作权法》、《著作权法实施条例》等重要法律、行政法规和部分重要行政规章,以及不同时期立法修改的立法说明等,可视为纸质版的“中国著作权法规资料库”。这些内容具有很强的实用性,是学习和研究我国著作权法的重要资料。

“中国著作权法大事记”,按照时间顺序,梳理了自清末以来,北洋政府、南京政府、解放区政府、新中国早期,以及1978年以来我国著作权法相关的重大事件。本部分内容,也是了解我国著作权立法及其实践的重要资料,可视为“中国著作权法大事信息库”。

本书也是国家社会科学基金重大项目“国家知识产权文献及信息资料库建设研究”的阶段性成果之一。本书由中国政法大学冯晓青教授与杨利华副教授共同编著完成。同时,中国政法大学知识产权法专业博士生陈啸和硕士生吕莹、刘颖等参与了本书的编纂,部分硕士和博士生参与了本书有关理论探讨部分成果的撰写。具体写作分工详见正文。

希望本书的出版,对于推动我国著作权法律制度的完善,对于读者研究和學習我国著作权法有所裨益。

由于编著者水平有限,加之时间紧迫,书中错漏在所难免,敬请读者批评指正。

杨利华、冯晓青

2014年4月20日

理论探索

中国著作权制度历史概述	3
一、清朝末期的著作权制度	3
(一) 清末著作权立法	3
(二) 清末著作权管理	6
(三) 清末著作权研究	7
(四) 清末外来因素对版权制度的影响	8
二、中华民国时期的著作权制度	9
(一) 民国时期著作权立法	9
(二) 民国时期著作权管理	10
(三) 民国时期著作权论争与实践	11
(四) 民国时期民间著作维权	13
三、新中国早期的著作权制度	14
四、1978 年改革开放以来的著作权制度	17
五、1990 年《著作权法》的颁布及其制度完善	19
(一) 制定《著作权法》的筹备	20

(二) 1990 年《著作权法》的颁布与实施	21
(三) 2001 年《著作权法》第一次修改	22
(四) 2010 年《著作权法》第二次修改	23
(五) 2013 年《著作权法》第三次修改	24
六、结 语	25
 我国著作权法第一、二次修改与完善研究	27
一、《著作权法》第一次修改	27
(一) 修改背景	27
(二) 修改的内容	30
(三) 对第一次修改的评价	49
二、《著作权法》第二次修改	50
(一) 取消违禁作品不受著作权法保护之规定并增加国家 对作品出版及传播的监管责任	50
(二) 增加著作权质押规定	50
 中国著作权法第三次修改研究	53
一、《著作权法》第三次修改的过程	54
二、本次《著作权法》修订的必要性	56
三、《著作权法》第三次修订的基本原则与思路、特色	58
(一) 修订的基本原则与思路	58
(二) 《著作权法》第三次修订的特色	63
四、“修改草案”“总则”部分之完善	64
(一) “立法宗旨”条款	64
(二) 著作权和相关权保护的法律适用	66
(三) 著作权客体制度及其完善	68
(四) 著作权法排除适用领域 (不适用于著作权保护的对象)	78
(五) “总则”中未予涉及但有必要规定的内容	81

(六) 其他规定的优化	81
五、“著作权归属”部分之完善	82
(一) 演绎作品著作权归属制度及其完善	82
(二) 合作作品及其著作权制度完善	91
(三) 视听作品及其著作权归属制度完善	96
(四) 职务作品及其著作权制度完善	104
(五) 委托作品及其著作权归属制度完善	110
六、相关权制度及其完善	117
(一) 广播组织权保护制度及其完善	117
(二) 录音制作者权保护制度及其完善	122
七、“权利的行使”制度之完善	127
(一) 著作权合同制度及其完善	127
(二) 著作权登记制度及其完善	141
八、著作权限制制度及其完善	147
(一) 法定许可制度及其完善	147
(二) 著作人身权限制制度之完善	155
九、网络环境下著作权制度之完善	160
(一) 网络环境下著作权合理使用	160
(二) 网络环境下法定许可使用	162
(三) 技术保护措施与权利管理信息	164
十、著作权侵权损害赔偿制度之完善	166
(一) 增加许可费用合理倍数计算方法	166
(二) 引入惩罚性赔偿制度	167
(三) 完善法定赔偿制度	169
(四) 增加精神损害赔偿	170
十一、结 语	172

中国著作权法研究文献综述	173
一、著作权法基础研究	174
(一) 著作权制度的基础理论研究	174
(二) 著作权国际保护研究	176
(三) 外国著作权制度研究	177
(四) 我国著作权立法及完善研究	178
二、著作权制度研究	181
(一) 著作权客体研究	181
(二) 著作权主体研究	186
(三) 著作权权利内容研究	190
(四) 作品传播者权研究	195
(五) 著作权权利限制研究	197
(六) 著作权集体管理制度研究	199
三、著作权利利用与保护研究	201
(一) 著作权利利用研究	201
(二) 著作权保护研究	204
四、结 语	207

中国著作权法律及相关规范

中美通商行船续订条约 (1903 年, 节录)	211
中日通商行船条约 (1903 年, 节录)	212
大清著作权律 (1910 年)	213
北洋政府著作权法 (1915 年)	218
中华民国著作权法 (1928 年)	222
中华民国著作权法施行细则 (1928 年)	227
中华民国著作权法 (1944 年)	229
中华民国著作权法施行细则 (1944 年)	233

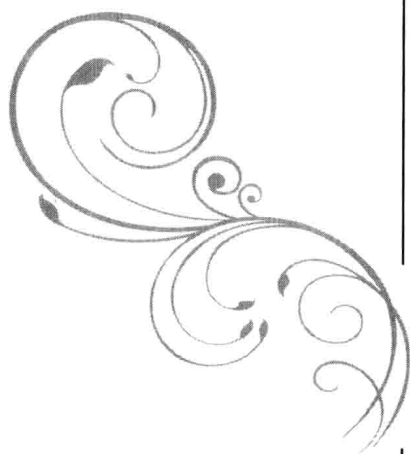
中华民国著作权法修正案（1949 年）	235
关于改进和发展出版工作的决议（1950 年，节录）	236
关于纠正任意翻印图书现象的规定（1953 年，节录）	236
中美贸易关系协定（1979 年，节录）	237
图书、期刊版权保护试行条例（1984 年）	238
图书、期刊版权保护试行条例实施细则（1985 年）	244
中华人民共和国民法通则（1986 年，节录）	253
录音录像出版物版权保护暂行条例（1986 年）	254
中华人民共和国著作权法（1990 年）	256
中华人民共和国著作权法实施条例（1991 年）	266
中华人民共和国计算机软件保护条例（1991 年）	274
实施国际著作权条约的规定（1992 年）	281
关于惩治侵犯著作权的犯罪的决定（1994 年）	284
作品自愿登记试行办法（1994 年）	286
著作权涉外代理机构管理暂行办法（1996 年）	288
电影管理条例（1996 年，节录）	290
著作权质押合同登记办法（1996 年）	292
出版管理条例（1997 年，节录）	295
著作权行政处罚实施办法（1997 年）	296
中华人民共和国刑法（1997 年，节录）	302
中华人民共和国著作权法（2001 年）	304
中华人民共和国著作权法实施条例（2002 年）	317
电影管理条例（2001 年，节录）	322
音像制品管理条例（2001 年）	324
出版管理条例（2001 年）	326
计算机软件保护条例（2001 年）	327
计算机软件著作权登记办法（2002 年）	333



著作权行政处罚实施办法（2003 年）	338
著作权集体管理条例（2004 年）	346
互联网著作权行政保护办法（2005 年）	355
信息网络传播权保护条例（2006 年）	358
著作权行政处罚实施办法（2009 年）	365
广播电台电视台播放录音制品支付报酬暂行办法（2009 年）	373
音像制品管理条例（2011 年）	377
计算机软件保护条例（2013 年）	379
中华人民共和国著作权法实施条例（2013 年）	386
信息网络传播权保护条例（2013 年）	391

中国著作权法大事记

一、清末	401
二、民国时期	405
三、新中国成立以后	413



理论

探索

中国著作权制度历史概述*



一、清朝末期的著作权制度

中国的资本主义萌芽从明朝中后期出现，经历了足够漫长的两个世纪，腐朽的封建制度严重地阻碍着中国自身资本主义萌芽的发展，直到清朝前期，中国的资本主义生产关系还处于萌芽状态。从1840年鸦片战争、1856年第二次鸦片战争，到1883年中法战争、1894年甲午中日战争、1900年八国联军侵华战争，列强接连不断的入侵是近代中国贫穷落后的根源，不仅严重破坏中国的主权和领土完整，而且带来了其资本主义的侵入，致使中国自身的资本主义萌芽愈发举步维艰。

这一时期，虽然清政府在政治上节节退让于资本主义列强步步紧逼的侵略，但是中国博大精深的传统文化面对资本主义文化侵略却有着坚不可摧的独特力量，清末民初的出版印刷事业并无停滞倒退反而呈现出蓬勃发展的态势。梳理和研究清朝末期的著作权制度发展历程，应对清末的著作权立法、著作权管理、著作权研究以及该时期外来因素对著作权制度之影响等各个方面进行综合的考量。

（一）清末著作权立法

东西方著作权法学者大都认为，著作权是随着印刷术的采用而出现

* 本部分撰稿人：杨利华、吕莹。