

【法律学学术前沿书系】

A STUDY ON LEGAL ISSUES  
OF THE ORPHAN WORKS  
IN MASS DIGITALIZATION

# 数字化孤儿作品 法律问题研究

赵力◎著



我国著作权立法史上并无“孤儿作品”这一概念。随着2012年著作权法第三次修订，孤儿作品先后以舶来品的形式进入著作权法草案2012年4月与2012年7月条款。然而，著作权法草案关于孤儿作品之概念的内涵与外延尚缺清晰认定。作为拥有丰富文化资源的文明古国之一，我国有必要深入研究和借鉴西方关于孤儿作品的理论与实践成果，博采众长，慎思明辨；有必要密切关注西方涉孤儿作品的著作权数字化的全球协调趋势，分析利弊，未雨绸缪。

【法律学学术前沿书系】

# 数字化孤儿作品 法律问题研究

赵力◎著

图书在版编目 (CIP) 数据

数字化孤儿作品法律问题研究/赵力著. —北京:  
经济日报出版社, 2015. 4  
ISBN 978 - 7 - 80257 - 790 - 9

I. ①数… II. ①赵… 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 (2015) 第 064962 号



数字化孤儿作品法律问题研究

作 者	赵 力
责任编辑	杨保华
责任校对	李 静
出版发行	经济日报出版社
地 址	北京市西城区右安门内大街 65 号 (邮政编码: 100054)
电 话	010 - 63567683 (编辑部) 010 - 63516959 83559665 (发行部)
网 址	www.edpbook.com.cn
E - mail	edpbook@126.com
经 销	全国新华书店
印 刷	北京京华虎彩印刷有限公司
开 本	710 × 1000 毫米 1/16
印 张	14
字 数	267 千字
版 次	2015 年 4 月第一版
印 次	2015 年 4 月第一次印刷
书 号	ISBN 978 - 7 - 80257 - 790 - 9
定 价	38.00 元

版权所有 盗版必究 印装有误 负责调换

# 论文主要创新点

## 一、内容创新

我国著作权立法史上并无“孤儿作品”这一概念。随着 2012 年著作权法第三次修订，孤儿作品先后以舶来品的形式进入著作权法草案 2012 年 4 月与 2012 年 7 月条款。然而，著作权法草案关于孤儿作品与未发表作品、公有领域等法律概念之间的容斥关系尚缺清晰认定；孤儿作品数字化谨慎勤勉检索的法律属性与内容、孤儿作品数字化的权利取得、涉孤儿作品数字化争议解决等问题均缺乏明确规范。目前，关于孤儿作品问题，中国期刊网尚未收录博士学位论文；关于孤儿作品问题尚无学术专著出版；本书可能是国内对于孤儿作品问题作出系统分析与梳理的第一篇博士学位论文。

## 二、资料较新

在论文撰写过程中，力求跟踪和借鉴国外最新成果。论文撰写参考了国外最新立法和法律改革动态，例如欧洲议会于 2012 年 9 月 13 日通过的《孤儿作品指令》、英国 2013 年 4 月 25 日生效的《企业与规制改革法案》（*the Enterprise and Regulatory Reform Bill, ERRB*）、澳大利亚法律改革委员会 2013 年 6 月的报告《著作权与数字经济》（*Copyright and the Digital Economy*）以及新西兰最新 TPP 谈判文本中涉及孤儿作品的内容。论文撰写亦尽力评析和借鉴国外权威研究机构和权威国际期刊的研究成果，特别是伦敦大学玛丽皇后学院（Queen Mary - University of London）科研项目“谁拥有孤儿作品——视觉艺术中的传统与数字财产”（*Who owns the orphans? Traditional and Digital Property in Visual Art*）研究网络环境下孤儿作品与传统文化表达法律与实践的思路和方法。

## 三、视角创新

目前，国内关于孤儿作品的硕士学位论文和期刊论文讨论的问题集中于孤儿作品的使用模式，部分研究者对于孤儿作品法定许可使用模式已经达成共识。上述研究成果在孤儿作品数字化之前的文化多样性保护、孤儿作品数字化之后的权利取得以及激励创新方面存在缺失。从法理层面，孤儿作品及其数字化，实际上是涉及网络环境下新技术发展的激励、作者权利的尊重、文化海盗的防范、文化产业的振兴、文化资源保护与利用的复合问题。本书突破目前孤儿作品研究集中

于使用模式的视角单一瓶颈，一方面借鉴中国学者已经达成共识的孤儿作品法定使用模式理论，抓住孤儿作品合理勤勉检索这一法定使用构成要件，结合西方学者提出的文化多样性保护视角，侧重于数字化使用的制度构建；另一方面借鉴外国学者对于孤儿作品数字化之后权利取得的研究视角，构建数字化使用权利取得制度，激励商事主体参与孤儿作品数字化进程，促进文化创新，促进数字著作权交易市场的建设。

#### 四、方法创新

论文的撰写除采用文本分析、规范分析、案例分析等传统的法学方法之外，还借鉴了国外经济学特别是法经济学代表性理论如博弈论、锁定理论、长尾理论等的研究方法和成果。

# 摘 要

所谓孤儿作品，其基本内涵在于著作权人无法找到或者无法联系。伴随着云计算技术下的三网融合、媒介融合趋势，不论是市场主导抑或是政府推动的方式，文化资源数字化进程的范围可能不断拓展，程度可能呈现纵深发展的态势。著作权交易和权利清算的数字化、便捷化、高效率、确定性与可预期性将成为文化资源数字化进程中需要关注的问题。英国、新加坡国家版权局研究报告在描摹建设全球性的著作权交易中心蓝图的同时，将孤儿作品视为交易中心权利清算所面临的重要问题和主要挑战之一。

我国著作权立法史上并无“孤儿作品”这一概念。随着2012年著作权法第三次修订，孤儿作品先后以舶来品的形式进入著作权法草案2012年4月与2012年7月条款。实践层面，著作权法修改草案关于孤儿作品概念的内涵与外延、数字化孤儿作品的合理勤勉检索、孤儿作品数字化的权利取得、孤儿作品数字化的争议解决机制等问题均缺乏明确规范。法理层面，孤儿作品及其数字化涉及网络环境下新技术激励、文化产业振兴、作者权利尊重、文化海盗防范、文化资源保护等复合问题。论文试图界定孤儿作品的内涵与外延，构建孤儿作品数字化权利取得制度和争议解决制度，尝试对孤儿作品及其数字化问题进行系统分析和论述，全文共分为8章。

第一章概述孤儿作品的定义并分析数字化孤儿作品的法律关系。在孤儿作品内涵方面，阐述孤儿作品与未发表作品、公有领域作品等概念的容斥关系。在孤儿作品外延方面，主张与其仅从概念上将传统文化表达排除出孤儿作品的范畴，不如构建以保护传统文化表达原真性为原则、商事主体参与性、传统文化表达权利人惠益分享、ADR争议解决机制并重的制度。提出孤儿作品数字化法律关系的客体包括元数据、原始数据、受控数据与创作作品，应依据客体的特殊性构建数字化孤儿作品的权利取得制度。

第二章紧扣数字化孤儿作品制度的核心——合理勤勉检索展开论述。文章分析合理勤勉检索的法律性质，论证合理勤勉检索的合理、善意、勤勉原则，讨论合理勤勉检索的范围，阐释合理勤勉检索的登记机构、登记内容及登记效力，比较孤儿作品数字化合理勤勉检索后的补偿金支付模式，论证孤儿作品数字化合理勤勉检索在原则、范围和方式方面的文化多样性保护缺失问题并提出完善路径，

分析包括数据挖掘、缩略图、中间复制在内的数字化孤儿作品合理勤勉检索例外。

第三章论述数字化孤儿作品著作权的权属与取得标准问题。首先评论文化资源的保护说与创新说两种对立理论，证明孤儿作品数字化进程中商事主体著作权取得的合理性。其次评析数字环境下独创性理论的重构，甄选美国司法实践中的创作过程原则、自然人参与原则、过滤原则、非等同原则、价值增加原则、等同原则，能够为我国司法实践中数字化孤儿作品著作权取得标准问题提供参考。

第四章论述数字化孤儿作品受控数据制作者的数据库权。借鉴锁定理论、长尾理论，分析数字化孤儿作品受控数据的数据库权保护可行性。分析汇编权、著作权和反不正当竞争法保护受控数据的弊端。阐述孤儿作品数字化数据库权的原则，即元数据公开、原始数据例外、文化多样性保护。从保护对象、保护内容、保护期限三个方面阐述数字化孤儿作品数据库权的构建。

第五章论述数字化孤儿作品进程中，传统文化表达利益主体的追续权。从实践层面即交易市场、交易客体，理论层面即人权保护、潜在价值与公平、激励理论分析数字化孤儿作品与一般追续权的契合性。从主体、客体、内容三个层面分析数字化孤儿作品追续权的构建。

第六章首先分析数字化孤儿作品争议的特征，评述 ADR 机制的优势，阐述国内数字化孤儿作品争议的 ADR 解决机制及其构建。其次，鉴于 WIPO 具有完备的争议解决程序、域名纠纷的解决成功经验、与国际集体管理协会机构协作机制、对于传统文化表达的持续广泛关注 4 个方面的优势，提出跨国孤儿作品争议的 WIPO 仲裁争议解决机制。

第七章论述 Google 图书案中涉及的数字化孤儿作品反垄断问题。在 Google 公司和解协议中，至少涉及信息公众可及性、公众获取先进的图书数字化解决方案、公众决定数字信息未来等三个方面的公众利益。应当通过完善《反垄断法》的实施，限制 Google 公司的掠夺定价行为、限制准入行为、搭售行为。

第八章分析我国现行著作权法律法规中与孤儿作品相关制度的不足，分析我国孤儿作品立法草案沿革及其不足，总结前 6 章的结论并提出相关建议。

**关键词：**孤儿作品；数字化；合理勤勉检索；追续权；争议解决

# Abstract

"Orphan Works" is a term used to describe the situation where the copyright owner cannot be identified or located after reasonably diligent search by someone who wishes to make use of the work in a manner that requires the permission of the copyright owner. As a completely original concept in the Chinese legal history, it is prescribed, although quite generally and ambiguously, in the third amendment draft of Copyright Law of the People's Republic of China. In practice, the amendment draft lacks the Reasonably Diligent Search Rule, the legal system of the rights and obligations of the digitalization of the Orphan Works and the disputes settlement system during the digitalization. In theory, the digitalization of the Orphan Works referring to both traditional and digital property, as a result, it relates to the multiple problems such as the motivation of the digital technology, the development of the cultural industry, the respect of the authors, the prevention of the "cultural pirates" and the protection of cultural resources. This thesis attempts to probe into the adequate definition of the Orphan Works, and strives to research on the establishment of the ownership of the digitalization of the Orphan Works and the disputes resolution system during the digitalization. The thesis is divided into 8 Chapters and endeavors to systematically analyze the legal problems of the digitalization of the Orphan Works.

Chapter I builds the foundation of the whole thesis. It defines the concept of the Orphan Works and analyzes the relationship with other terms such as unpublished works, works in public domain. It then proposes that, rather than separate the Orphan Works with the traditional cultural expressions, the legal system of the protection of the authenticity of the traditional cultural protection, the participation encouragement of the commercial users, the benefits allocation system of the indigenous people, and the ADR dispute settlement system should be established. As the object of the digitalization of the Orphan Works includes the metadata, raw data, manipulated data and the creative works, the organization of the ownership system should be specified.

Chapter II focuses on the core concept of the digitalization of the Orphan Works, which is the Reasonably Diligent Search Rule. It proposes the legal nature of, defines the



concept of and analyses the scope of the Reasonably Diligent Search Rule. Then, it illustrates the registry rule including the registry institution, the registry contents, the legal results of the registry and the remuneration rule after the reasonably diligent search. After that, the erroneousness of the lack of the cultural consideration in the Reasonably Diligent Search Rule is set forth and the approach for improvement is recommended. The exceptions of the Reasonably Diligent Search Rule such as data-mining, thumbnail images and intermediate copy are illustrated at the end of this Chapter.

Chapter III analyzes the ownership and originality standard of the digitalization of the Orphan Works. Firstly, it comments two opposite theories, protection theory and creation theory, of the relationship between the digitalization and the protection of cultural resources. Secondly, it considers the originality standard in the digital environment and selects the doctrines and principle in the judicial practices in the U. S. such as the principle of creative process, the principle of the participation of natural person, the principle of filtering, the doctrine of inequivalents, the doctrine of value-adding and the doctrine of equivalents.

Chapter IV illustrates the database rights of the creators of the manipulated data during the digitalization of the Orphan Works. Lock-in theory and Long Tails Theory are used to argue for the feasibility of the database protection. The drawbacks of other protection mode such as protection by compilation rights, copyright and Anti-unfair Competition are listed. Then the establishment of the database rights protection of the digitalization of the Orphan Works is suggested.

Chapter V researches on the similarity between the digitalization of the Orphan Works and the resale rights (*droit de suite*), then proposes the formation of the resale rights mode of the digitalization of the Orphan Works.

Chapter VI summarizes characteristics of the disputes during the digitalization of the Orphan Works, suggests that the ADR dispute settlement should be established for the domestic disputes during the digitalization of the Orphan Works. As for the complete dispute settlement procedure, the professional experience of the disputes of the domain names, the successful cooperation with the international collective management society, the lasting and comprehensive efforts on the protection of the traditional cultural expressions, the trans-national disputes during the digitalization of the Orphan Works should be settled by WIPO.

Chapter VII argues the antitrust problems in the Google case. In the Google

Settlement Agreement, there are at least public interests in public information access, the acquisition of latest technology of book digitalization and the decision of the future of the digital information. The predatory pricing, the restricted access and tied sale by Google should be regulated by antitrust law.

Chapter VIII proposes the drawbacks of the recent regulations and the third amendment drafts of the Copyright PRC referring to the Orphan Works, concludes the opinions analyzed in the prior chapters and make recommendations for the legislation of the Orphan Works in China.

**Key Words:** Orphan Works; Mass Digitalization; Reasonably Diligent Search; Resale Rights; Disputes Resolutions

# 引 言

## 一、研究背景与意义

### (一) 国内背景

我国著作权立法史上并无“孤儿作品”这一概念。随着 2012 年著作权法第三次修订，孤儿作品先后以舶来品的形式进入著作权法草案 2012 年 4 月与 2012 年 7 月条款。然而，著作权法草案关于孤儿作品之概念的内涵与外延尚缺乏清晰认定。作为拥有丰富文化资源的著名文明古国之一，我国有必要深入研究和借鉴西方关于孤儿作品的理论与实践成果，博采众长，慎思明辨；有必要密切关注西方涉孤儿作品的著作权数字化的全球协调趋势，分析利弊，未雨绸缪。

### (二) 国外背景

值得注意，目前关于孤儿作品理论研究与立法实践两个层面的多样性与非确定性并未阻止数字化孤儿作品成为一个跨国性问题。

首先，孤儿作品问题发轫于数字图书馆建设，发展于数字著作权交易市场构建。孤儿作品对于使用者的风险性、高成本和非确定性是数字著作权交易的高效率、低成本、便捷性的主要矛盾之一。可以预见，跨国著作权交易市场的建立与运行将促进数字化孤儿作品的跨国协调。目前，英国和新加坡已确立建设国际性或者区域性领先水平的数字著作权交易中心。英国 Ian Hargreaves 报告第二阶段实施报告《著作权：数字时代著作权许可改革》提出，建立著作权中心（Copyright Hub）。<sup>①</sup>继英国政府之后，新加坡政府于 2012 年 5 月开始总体规划，预计通过 10 年时间将新加坡发展成为亚洲全球知识产权中心。英国与新加坡的数字著作权交易市场相关研究中，都将孤儿作品列为重要内容之一。数字著作权交易市场的构建在中国亦如火如荼地发展，如何解决大规模数字化中的孤儿作品

---

<sup>①</sup> Intellectual Property Office, *The Government Response to the Hargreaves Review of Intellectual Property and Growth*, <http://www.ipso.gov.uk/ipresponse-full.pdf>, visited Aug. 3, 2011.

Intellectual Property Office, *Rights and Wrongs: Is Copyright Licensing Fit for Purpose for the Digital Age? The First Report of the Digital Copyright Exchange Feasibility Study*, <http://www.ipso.gov.uk/dce-report-phase1.pdf>, visited Jan. 4, 2012.

问题,是我国建设具有国际或者区域领先水平的数字著作权交易市场不可回避的重要问题。

其次,在 TPP 谈判中,孤儿作品立法协调有可能作为一项内容。新西兰在最新提交的 TPP 谈判草案文本中,将孤儿作品问题作为协调内容之一。<sup>①</sup>

再次,欧盟孤儿作品国内立法的协调,是欧盟一体化进程在欧盟著作权法领域的又一发展。根据欧盟《孤儿作品指令》第九条之规定,欧盟成员方应当在 2014 年 10 月 29 日之前,制定和实施与该指令相一致的、必要的法律、法规和行政规章。成员方应当毫不迟疑地将上述法律、法规、行政规章通知欧盟委员会。<sup>②</sup> 根据欧盟《孤儿作品指令》第十条之规定,欧盟委员会应当在 2015 年 10 月 29 日之前,每年提交报告,内容涉及实施指令范围内可能包括的出版者及作品,或者其他目前尚未包括在指令范围内的其他受保护客体,特别是照片以及其他图像。<sup>③</sup> 欧盟委员会应当在 2015 年 10 月 29 日之前,向欧洲议会、欧盟理事会和欧盟经社委员会提交实施本指令的报告。在必要情形之下,特别是保障欧盟内部市场功能情形下,欧盟委员会应当提交关于修改本指令的建议。<sup>④</sup> 欧盟《孤儿作品指令》在成员方实施过程中的孤儿作品合理勤勉检索的相关立法及指令本身可能存在的修改,可能为我国立法提供有价值的参考资源。

## 二、文献综述

### (一) 国内研究现状

关于孤儿作品及其数字化问题,目前中国期刊网尚未收录博士学位论文。关于孤儿作品问题的硕士论文和期刊论文,主要研究内容在于分析美国和欧盟孤儿

---

① TPP Text submitted by New Zealand, [http://www.citizen.org/documents/New\\_zealand\\_proposed\\_IP\\_Chapter\\_text.pdf](http://www.citizen.org/documents/New_zealand_proposed_IP_Chapter_text.pdf), visited Aug. 13, 2013.

② Art. 9, Directive 2012/28/EU, “Member States shall bring into force the laws, regulations and administrative provisions necessary to comply with this Directive by 29 October 2014. They shall forthwith communicate to the Commission the text of those provisions.”

③ Article 10, Directive 2012/28/EU, “The Commission shall keep under constant review the development of rights information sources and shall by 29 October 2015, and at annual intervals thereafter, submit a report concerning the possible inclusion in the scope of application of this Directive of publishers and of works or other protected subject-matter not currently included in its scope, and in particular stand-alone photographs and other images.”

④ Article 10, Directive 2012/28/EU, “By 29 October 2015, the Commission shall submit to the European Parliament, the Council and the European Economic and Social Committee a report on the application of this Directive.”

作品议案，阐述中国孤儿作品立法的取舍。<sup>①</sup>国内研究成果的主要不足在于4个方面。第一，对于孤儿作品产生的数字化图书馆建设背景有所关注，但对于英国、新加坡在数字著作权交易市场中孤儿作品问题解决缺乏关注；对于美国和澳大利亚孤儿作品研究报告中，以大规模数字化（Mass Digitalization）为重心研究孤儿作品问题的相关成果借鉴不足。第二，对于欧盟孤儿作品议案的文化背景缺乏足够的关注，国内孤儿作品与文化多样性关系的研究尚属空白，国内学者对于欧洲国家学者对大规模数字化中的孤儿作品与传统文化表达、文化遗产数字化之间关系的研究成果缺乏借鉴。第三，对于孤儿作品核心概念“合理勤勉检索”缺乏深入系统的研究，中国期刊网目前所收录的全部硕士学位论文和期刊论文中，尚缺乏对于“合理”“勤勉”等源远流长的英美法概念的理论与实践追根溯源的研究。第四，对于孤儿作品数字化的权利取得与利益分享机制缺乏关注。

## （二）国外研究现状

相比国内研究成果较为狭窄的视野，国外学者与孤儿作品相关的论著视域更宽，内容更为丰富。伦敦大学玛丽皇后学院（Queen Mary-University of London）科研项目“谁拥有孤儿作品——视觉艺术中的传统与数字财产”（*Who owns the orphans? Traditional and Digital Property in Visual Art*）研究网络环境下孤儿作品与传统文化表达法律与实践。关于孤儿作品，外国代表著作 Estelle Derclaye 主编的论文集《著作权与文化遗产：数字世界中的保护与作品可及性》（*Copyright and Cultural Heritage: Preservation and Access to Works in a Digital World*）<sup>②</sup>。Caroline Colin在论文《登记、数据库与孤儿作品》中论述了欧盟与美国两种不同的孤儿作品保护模式，分析了孤儿作品登记机构性质、登记内容，并阐述了孤儿作品的数据库保护设想。Tanya Aplin 在论文《文化遗产保护和可及性之全球登记：问题、挑战与可能》（*Global Digital Register for the Preservation And Access to Cultural Heritage: Problems, Challenges and Possibilities*）中提出了孤儿作品与文化遗产保

<sup>①</sup> 例如，黄旭春在其硕士论文《论孤儿作品制度》中，提出中国设计孤儿作品使用制度时可采用美国式的救济限制制度。同时，需要关注权利人的利益，平衡使用者与著作权人的利益。使用者应当尽力努力搜索、向集体管理组织登记自己的使用情况，并缴纳规定的保证金来确认使用者的善意、保证权利人的利益。而在非法律方面，权利人信息的数据库应当得到完善。版权中心的作品登记应当得到广泛宣传，鼓励权利人主动向数据库登记。

吴丹在其硕士学位论文《论版权制度下的“孤儿作品”问题》中提出，我国应由民间第三方组织管理孤儿作品交易是较合适的选择我国孤儿作品问题的解决方案，包括加强版权集体管理组织建设、设立许可制度、建立备案制度、明确合理勤勉搜寻以及许可与补偿的标准等。

<sup>②</sup> Estelle Derclayed., *Copyright and Cultural Heritage: Preservation and Access to Works in a Digital World*, Edward Elgar Publishing, 2010.

护与可及性的关系，并阐述了孤儿作品全球登记中心的制度构想。Andreas Rhamatian 在论文《公有领域作品的保存、重构与数字化》（*Copyright Protection for the Restoration, Reconstruction And Digitization of Public Domain Works*）中，以“死海古卷”案为视点，着重分析了数字化进程中包括孤儿作品在内的公有领域作品（笔者与该作者对于孤儿作品与公有领域概念观点不同）数字化进程中的潜在著作权争议问题进行分析，并提出数字化进程中著作权独创性标准构建问题。关于孤儿作品问题，外国学者发表了数量众多、视角丰富、观点各异的期刊论文。Eleonora Rosati 分析了欧盟《孤儿作品指令》的不足之处，<sup>①</sup> Ryan Andrews 从 Google 图书案入手分析其和解协议对于孤儿作品问题解决的借鉴，<sup>②</sup> Maria Pallante 从北欧著作权延伸集体管理角度分析孤儿作品问题的解决，<sup>③</sup> Brianna Dahlberg 分析少数族群权利与孤儿作品问题。<sup>④</sup>

国外学者的研究不足主要体现在以下方面：第一，部分学者特别是美国学者将涉传统文化表达的孤儿作品认定为公有领域内的作品，与发展中国家保护传统文化表达的主张相左，其成果需要加以批判地利用。第二，部分学者从“知识可及性”角度，论证类似于开源软件的孤儿作品解决方案，对于文化多样性保护不足，其成果需要斟酌。第三，部分学者特别是欧盟国家的学者主张对于涉传统文化表达和文化遗产的孤儿作品数字化进程，严格地限制商事主体的参与，主要依靠博物馆等公众可及的文化机构进行数字化，其观点是否适合我国需要仔细斟酌，其他学者对于欧盟孤儿作品指令在市场激励不足的批评是否合理需要仔细分析。

---

① Eleonora Rosati, The Orphan Works Directive, or throwing a stone and hiding the hand, *Journal of Intellectual Property Law & Practice*, Vol. 8 (4), 2013, pp. 303 - 310.

② Ryan Andrews, Contracting Out Of The Orphan Works Problem; How The Google Book Search Settlement Serves As A Private Solution To The Orphan Works Problem and Why It Should Matter To Policy Makers, 19 S. Cal. Interdisc. L. J. 97.

③ Maria A. Pallante, Orphan Works & Mass Digitization; Obstacles & Opportunities, 27 Berkeley Tech. L. J. 1251.

④ Brianna Dahlberg, The Orphan Works Problem; Preserving Access To The Cultural History Of Disadvantaged Groups, 20 S. Cal. Rev. L. & Soc. Just. 275.

# 目录

---

第一章 孤儿作品及其数字化问题的提出 .....	001
<b>第一节 孤儿作品的定义</b> .....	002
一、孤儿作品的内涵 .....	002
二、孤儿作品的外延 .....	017
<b>第二节 孤儿作品及其数字化问题</b> .....	021
一、孤儿作品是否应当数字化 .....	024
二、孤儿作品如何数字化 .....	025
<b>第三节 数字化孤儿作品法律关系</b> .....	027
一、数字化孤儿作品法律关系主体 .....	027
二、数字化孤儿作品法律关系客体 .....	032
<b>第四节 小结</b> .....	033
第二章 孤儿作品数字化的合理勤勉检索问题 .....	035
<b>第一节 孤儿作品数字化合理勤勉检索问题的提出</b> .....	036
一、孤儿作品数字化合理勤勉检索的内涵 .....	037
二、孤儿作品数字化合理勤勉检索的性质 .....	038
<b>第二节 孤儿作品数字化合理勤勉检索的原则和范围</b> .....	040
一、孤儿作品数字化合理勤勉检索的原则 .....	040

二、孤儿作品数字化合理勤勉检索的范围·····	046
<b>第三节 孤儿作品数字化合理勤勉检索的登记及其效力</b> ·····	052
一、孤儿作品数字化合理勤勉检索的登记·····	052
二、数字化合理勤勉检索登记的效力·····	056
三、孤儿作品数字化合理勤勉检索登记的撤销·····	058
<b>第四节 孤儿作品数字化合理勤勉检索后的补偿金支付</b> ·····	060
一、Google 图书权利中心的补偿金支付模式·····	060
二、延伸集体管理补偿金支付模式·····	062
三、合理勤勉检索后的补偿金支付模式的评价·····	065
<b>第五节 孤儿作品数字化合理勤勉检索的不足与完善</b> ·····	067
一、孤儿作品数字化合理勤勉检索的文化不足问题·····	067
二、孤儿作品数字化合理勤勉检索的文化完善路径·····	075
<b>第六节 孤儿作品数字化合理勤勉检索的例外</b> ·····	081
一、数据挖掘·····	081
二、缩略图·····	089
三、中间复制·····	090
<b>第七节 小结</b> ·····	094
<b>第三章 数字化孤儿作品著作权取得与权属问题</b> ·····	097
<b>第一节 数字化孤儿作品著作权取得问题</b> ·····	098
一、数字化孤儿作品著作权取得问题的提出·····	098
二、Meshwerks v. Toyota 公司案及其启示·····	101
三、自然人参与原则·····	106
四、创作过程原则·····	108



五、过滤原则·····	112
六、非等同原则·····	114
七、价值增加原则·····	116
八、等同性原则·····	119
<b>第二节 数字化孤儿作品的著作权权属问题·····</b>	<b>119</b>
一、数字化孤儿作品著作权权属问题的提出·····	119
二、文化保护与数字化孤儿作品著作权取得·····	122
三、文化创新与数字化孤儿作品著作权取得·····	123
四、数字化孤儿作品著作权权属的争议案例·····	124
<b>第三节 小结·····</b>	<b>127</b>
<b>第四章 数字化孤儿作品数据库权问题 ·····</b>	<b>129</b>
<b>第一节 数字化孤儿作品数据库权问题的提出·····</b>	<b>130</b>
一、数据库制作者激励制度的必要性·····	131
二、汇编权保护及其不足·····	135
三、数据库权保护的可行性·····	137
<b>第二节 数字化孤儿作品数据库权的原则·····</b>	<b>138</b>
一、元数据公开原则·····	138
二、原始数据例外原则·····	139
<b>第三节 数字化孤儿作品数据库权的构建·····</b>	<b>140</b>
一、数字化孤儿作品数据库权的保护对象·····	140
二、数字化孤儿作品数据库权的保护内容·····	142
三、数字化孤儿作品数据库权的保护期限及续展·····	143
<b>第四节 小结·····</b>	<b>144</b>