

体育知识产权保护 问题研究

徐康平 郝琳琳 等/著



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

教育部人文社会科学研究规划基金项目，项目批准号

体育知识产权保护 问题研究

徐康平 郝琳琳 等/著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

体育知识产权保护问题研究 / 徐康平, 郝琳琳著.
—北京: 法律出版社, 2015. 7
ISBN 978 - 7 - 5118 - 8286 - 8

I. ①体… II. ①徐…②郝… III. ①体育—知识产
权保护—研究—中国 IV. ①D923.404

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 181992 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/沈小英 似 玉

装帧设计/李 瞻

出版/法律出版社
总发行/中国法律图书有限公司
责任校对/杨昆玲
印刷/北京京华虎彩印刷有限公司

编辑统筹/财经出版分社
经销/新华书店
责任印制/吕亚莉

开本/A5
版本/2015 年 7 月第 1 版

印张/11.25 字数/273 千
印次/2015 年 7 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 8286 - 8

定价: 38.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

撰稿人(按姓氏笔画)

王 夏	王振友	吕少罕
冷荣芝	闻汉东	施 景
郝琳琳	徐康平	

编写说明

随着社会经济和科技的发展,现代科学技术也在体育领域中得到了广泛的运用,宏观管理、体育赛事的转播、运动训练过程的监控、健身技术指导、健康教育的实施、运动智力的开发等无不体现着现代科技知识的渗透与交叉。伴随着科技的发展,现代体育在知识化、科技化、专业化和社会化进程中产生了许多知识产权的客体,但这些体育知识产权客体,特别是体育本身的终端智力成果,尚未列入传统知识产权保护的范围。体育知识产权的成果不仅涉及体育组织、体育工作者、体育经营者和体育赞助者依法享有的体育智力劳动成果和经营标志及信誉权,也是一个国家的重要体育财富。随着科技对体育的影响不断加深,体育知识产权所涉及的内容主要有:体育著作权、体育专利权、体育商标权、体育广播电视权、民族传统体育项目、体育运动标志权、体育专有技术权,以及体育未公开信息权等。随着人们对体育知识产权的重视,越来越多的人已深刻感觉到加大体育知识产权的研究和保护对于促进体育运动科技创新、维护体育比赛的公平竞争、保障体育运动的健康发展有着重要的意义。因此,研究体育知识产权所涉及的问题十分必要。当前,在体育知识产权领域的研究还很不足,特别是体

育项目中特有的、最主要的、普遍存在的智力成果尚未列入知识产权保护的范围。基于以上原因,本书的主要内容就是根据知识产权的基本原理,结合我国体育知识产权的实际情况,着重研究我国体育知识产权所涉及的问题。本书在写作过程中参考了国内其他学者的研究成果,在此一并感谢。因作者水平有限,本书的疏漏和错误在所难免,敬请读者批评指正。

徐康平 郝琳琳

2015年6月

目 录

第一章 现代体育与知识产权	1
第一节 现代体育起源及发展	1
一、体育以及体育的起源	1
二、现代体育的特征	5
第二节 现代体育中的知识产权	10
一、现代体育的知识产权	10
二、现代体育的知识产权保护	17
第三节 现代体育的知识产权化	29
一、现代体育的知识产权化趋势	29
二、现代体育的知识产权化方向	30
第二章 体育标志的知识产权保护	34
第一节 体育标志概述	34
一、标志与特殊标志概述	34
二、体育标志的概念及特征	35
三、体育标志与体育商标的区别	36
四、典型的体育标志——奥林匹克标志	37
第二节 体育标志权保护内容	39

一、体育标志权的法律属性	39
二、体育标志权的保护	43
第三节 体育标志保护的法律依据	50
一、国际性文件对体育标志的知识产权保护	50
二、我国立法对体育标志的知识产权保护	53
三、国外立法对体育标志的知识产权保护	55
四、我国体育标志保护的历史、现状、缺陷及建议	58
第三章 体育竞赛表演的知识产权保护	71
第一节 体育表演与艺术体育	71
一、体育表演的定义与特征	71
二、艺术体育的定义和分类	72
第二节 体育表演的知识产权保护	78
一、体育表演法律属性的国际规制及国内观点	78
二、体育表演的知识产权属性分析	82
三、体育表演著作权保护的可行性	84
第三节 艺术体育的知识产权保护	86
一、艺术体育的知识产权属性分析	86
二、艺术体育著作权的内容	93
第四章 体育训练方法的知识产权保护	106
第一节 体育训练方法概述	106
一、体育训练方法的含义及应用	106
二、体育训练方法的特征	113
三、体育训练方法的分类	118
第二节 体育训练方法涉及的知识产权的内容	123
一、体育训练方法无法接受《著作权法》保护	123
二、体育训练方法也不宜授予专利	128
三、体育训练方法可以按照商业秘密保护	133

第三节 体育训练方法的知识产权保护	137
一、体育训练方法的权利主体	137
二、体育训练方法的商业秘密属性	137
三、体育训练方法的商业秘密立法保护	139
四、体育训练方法的商业秘密侵权救济	142
五、体育训练方法商业秘密保护的限制	143
第五章 体育专有技术的法律保护	146
第一节 体育专有技术的含义、性质	146
一、专有技术概述	146
二、体育专有技术的概念和分类	151
三、体育专有技术的特征	163
第二节 体育专有技术涉及的知识产权的内容	165
一、专有技术的法律性质	165
二、体育专有技术的知识产权性质	167
第三节 体育专有技术的知识产权保护	175
一、体育专有技术侵权形式	175
二、体育专有技术侵权救济途径	176
三、体育专有技术的保护制度完善	181
第六章 体育未公开信息的知识产权保护	186
第一节 体育未公开信息概述	187
一、体育未公开信息的相关概念	187
二、体育未公开信息的概念	190
三、体育未公开信息的特征	192
第二节 体育未公开信息涉及的知识产权的内容	193
一、体育未公开信息的权利主体	193
二、体育未公开信息的客体	197
第三节 体育未公开信息的知识产权保护	201

一、侵犯体育未公开信息的现象分析	201
二、对体育未公开信息保护现状	202
三、我国体育未公开信息保护的建议	212
第七章 民族传统体育项目的知识产权保护	215
第一节 民族传统体育项目概述	215
一、民族传统体育的概念	215
二、我国民族传统体育的发展	216
三、我国民族传统体育的分类	218
第二节 民族传统体育项目的知识产权	222
一、民族传统体育知识产权的法律框架	222
二、运用现有知识产权法律体系的可行性	228
三、民族传统体育知识产权的法律保护	236
四、民族传统体育知识产权的法律完善	238
第三节 民族传统体育的国际保护和国际化	247
一、民族传统体育的国际保护	247
二、民族传统体育的国际化	249
第八章 体育赛事节目的知识产权保护	252
第一节 体育赛事节目的知识产权概述	252
一、体育赛事节目的发展背景	252
二、体育赛事节目的“作品性”	253
三、体育赛事节目法律保护中存在的问题	256
第二节 体育赛事节目著作权保护实例分析	261
一、案件基本情况	261
二、法院审理及判决	263
三、判例评析	265
第三节 我国体育赛事节目知识产权保护中的问题及应对	267

一、我国体育赛事转播权的法律保护中存在的问题	267
二、对体育赛事节目知识产权保护中问题的应对	267
第九章 体育赛事转播权的知识产权保护	274
第一节 体育赛事转播权概述	275
一、体育赛事转播权的概念、性质	275
二、体育赛事转播权的分类	290
三、体育赛事转播权法律关系	291
第二节 体育赛事转播权的国际保护	301
一、体育赛事转播权国际保护	301
二、体育赛事转播权中的邻接权的国际保护	306
三、体育赛事转播权国际转让中的法律保护	308
第三节 我国体育赛事转播权的保护	312
一、我国体育赛事转播权保护的现状	312
二、对我国体育赛事转播权的法律保护现状分析	314
三、对我国体育赛事转播权法律保护的建议	315
第十章 体育知识产权的侵权及救济	317
第一节 体育知识产权侵权归责原则	317
一、侵权行为的归责原则	318
二、体育知识产权侵权的归责原则	323
第二节 体育知识产权侵权责任构成要件	328
一、体育知识产权侵权的表现形式	329
二、体育知识产权侵权责任构成要件	335
第三节 体育知识产权侵权损害赔偿	342
一、损害赔偿的适用规则	342
二、损害赔偿数额的计算	344

第一章 现代体育与知识产权

第一节 现代体育起源及发展

一、体育以及体育的起源

(一) 体育及其起源

在谈到现代体育之前,首先要了解什么是体育。体育作为一种文化现象,是随着人类社会的产生和发展而不断萌芽和演进的。人的本能需要是体育产生的源泉,也是体育赖以发展的根本前提。人类早在原始时代就把走、跑、跳跃、投掷、攀登、爬越等作为最基本的生产劳动和日常生活的技能和本领传授给下一代。这是人类教学的萌芽,也是体育活动的萌芽。

在西方的古希腊,各城邦之间的军事交战,更加促进了他们对体育的重视。最典型的是斯巴达,他们不仅重视尚武教育,同时很注意优生。新生婴儿必须交送国家检查,体格强壮者才归还父母养育,患病或畸形的儿童便被丢入山谷之中,任其死去。在宗教祭祀活动中还诞生了辉煌的古代奥林匹克运动会,并使之延续达千年之久,为

人类体育的发展做出了贡献。这就是人类在军事、娱乐、宗教等各种活动中自觉形成的从事体育时期。

到了17~18世纪,在西方的教育中还加入了打猎、游泳、爬山、赛跑、跳跃等活动,只是尚无统一的名称而已。

1762年,卢梭在法国出版了《爱弥尔》一书。他使用“体育”一词来描述对不同年龄段的爱弥尔进行身体的养护、培养和训练等身体教育过程。由于这本书激烈地批判了当时的教会教育,而在世界引起很大反响。“体育”一词同时也在世界各国流传开来,于是逐渐形成与完善了体育制度。

“体育”一词的最初是源于“教育”一词,它最早的含意是指教育体系中的一个专门领域。到18世纪末,德国的J. C. F. 古茨穆茨曾把这些活动进行分类、综合,统称为“体操”。进入19世纪,一方面是德国形成了新的体操体系,并广泛传播于欧美各国;另一方面是相继出现了多种新的运动项目。在学校也逐渐开展了超出原来体操范围的更多的运动项目,建立起“体育是以身体活动为手段的教育”这一新概念。于是,在相当的一段时间里,“体操”和“体育”两个词并存,相互混用。到19世纪,世界上教育发达国家都普遍使用了“体育”一词。直到20世纪初才逐渐在世界范围内统一称为“体育”。“体育”的概念目前有多种解释,以英语为例,有用“Physical culture”,直译为“身体文化”;有用“Sports”,直译为体育或体育运动;有用“Physical education and sports”,直译为“体育运动”;有用“Physical education”,直译为“以身体活动为手段的教育”(身体教育),简称体育。国际体育界对体育概念的研究也开始给予高度关注,并正式成立了统一体育术语国际研究会。许多国家的学者从不同的角度阐述了关于体育和竞技运动的观点,但至今仍没有完全一致。

国际名词协会出版的《体育名词术语》中“Physical culture”直译为“身体文化”,一般译作“体育”。解释为广义文化的一部分,

它综合各种身体练习(活动)来提高人的生物学潜能(力)和精神潜力的范畴、规律、制度和物质条件。

现代体育,就是要通过建立现代体育模式和方法来促进人的现代化,培养现代人。那么现代体育也就是人的体育,体育能够促进人的全面发展。体育只有参与人类的社会实践才能实现现代化。现代社会提倡的是以人为本,凡事要促进人的发展和社会的进步。在人类社会实践的过程中,不断地出现新的科学技术与新的理论知识,而体育在这一过程中要与时俱进、不断创新,要不断地在实践中找出缺陷与不足,及时改进提高、实现现代化。现代体育是人的全面发展的基本条件,现代体育已经成为了人的发展和社会进步的不可或缺的手段,实现人与体育的共同发展,才能体现出社会的发展和人类的进步。随着社会发展的不断深入,人的生活压力也越来越大,在新形势下,体育的发展要根据人的发展来,实现其现代化。

体育的发展大致经过了三个时期:原始的体育萌芽时期、自觉从事体育时期、形成与完善体育制度时期。经过这三个时期,逐步形成了现代的体育体系,其中竞技体育的发展更是推动现代体育发展的主要动力。

(二) 现代体育的出现

1. 现代体育萌芽

现代体育的雏形,其实在中世纪后期已初显端倪。先者有11~16世纪骑士教育中的体育内容,骑士的七艺即骑马、游泳、投枪、击剑,狩猎、下棋和吟诗七项,无论就其内容还是就其形式而言,与现代体育的初期形式已十分相似;后者有文艺复兴时期维多里诺(Vittorino da Feltre, 1378~1446)的体育实践,维氏曾举办被称为“快乐的家”的贵族学校,每天组织学生按年龄及兴趣分组到户外跑跳、骑马、击剑、游泳、射箭或玩球类游戏,这种形式与现代体育教育已经没有大的差异,维氏的学生们成了新的“绅士”的楷

模,维氏因此而被尊为“第一个新式的学校教师”。

从“骑士”到“绅士”,完成了从封建贵族到资产阶级理想人格的转变。在旧的“绅士”体育的外衣下,包裹着的却是现代体育的灵魂。不过这种绅士教育的对象,究竟只占人口的少数,多数人口因为仍然是农奴,所以没有接受这种教育的可能。因此,现代体育必以绝大多数人口平等享有体育的权利为前提,而这一点又必须要以现代民主国家形成、所有人都成为法律上完全平等的公民为条件。唯有如此,方有可能彻底剥掉绅士体育的那身旧贵族外衣。因此现代体育最先诞生的那些国家,走向现代体育国家的进程及时间并不一样,甚至现代国家的形式、结构也有很大差异。但在其实质内容尤其是在对现代体育具有重要影响的方面,却都经历了大致相似的过程:资本主义的发展首先使资产阶级获得了与其经济地位相称的政治地位,然后又通过工业的发展摧毁了庄园经济,这不但使农奴摆脱了封建领主和土地的双重束缚,为大工业的发展提供了充足的劳动力,而且打破了封建割据的状态,造就了统一的国内市场,也使占人口绝大多数的人们从此成为公民。公民们在逐渐争得法律上与昔日贵族形式上同样平等的权利的同时,在生活方式及价值标准等方面,也渐渐可以与之相提并论。于是,昔日作为贵族象征的某些运动方式,以及一度被视为难登大雅之堂的许多民俗运动,也渐渐成为全民族共同的体育生活方式。由此可知,国家生活的主体由少数贵族转变为大多数民众,乃是现代体育所产生及生存、发展的重要条件,舍此则传统的体育方式或将始终囿于贵族的生活圈子,或永远只能是传统习俗,而不可能跨越地域的界限,更不可能超越国家、民族的疆域,最终走向全世界。

2. 现代体育的传播

美国学者莉萨·马斯特拉莱西斯在她的新著《体育管理理论与实践》一书中说,“英国是现代体育和体育产业的出生地”。有

资料证明,足球、拳击、橄榄球、高尔夫球、保龄球和部分水上项目基本上都起源于英国贵族们热衷的“户外运动”。随后,户外运动又逐渐传播到美国和欧亚等国,这就在客观上为体育在全球的职业化和商业化做好了经营内容上的准备。1750年,在英国的纽马克特市,一批贵族资助成立了赛马俱乐部。就是这家极普通的赛马俱乐部,由于实行了法人治理及相关的规章制度,产生了良好的社会效应和机制。而且这种机制很快得到了板球和拳击等俱乐部的仿效,从而形成了世界上最早的体育产业。19世纪初,英国赛马俱乐部的模式流行到美国,许多年轻人纷纷按照英国人的模式成立体育俱乐部。但由于缺少赞助,难以维持。1828年,纽约的一家赛马俱乐部会员考·科尔顿建议俱乐部出售股票并向观众出售门票,由此开启了体育商业化的先河。其中,尤以全美棒球协会运作的最为出色。1876年,有“棒球沙皇”之称的威廉·赫尔伯特接管了全美棒球协会并采用商业形式经营棒球。他不但将全美棒球协会改名全美棒球联盟,而且还制定了联盟的各项规则,有计划有步骤地开发棒球市场,进行棒球联盟的垄断经营。全美棒球联盟的成功运作,很快就推广到篮球、美式橄榄球和冰球等项目中。我们现在可以说,美国的职业棒球大联盟(Major League Baseball, MLB)、职业篮球联盟(National Basketball Association, NBA)和冰球联盟(National Hockey League, NHL)是世界上经营最为完善、令世人叹服的体育产业。仅以乔丹为代言的品牌,为NBA创造了100亿美元的产值就足以证明美国体育产业的发达程度。

二、现代体育的特征

体育已成为现代社会发展和文明进步的标志。随着生活水平的提高,人们对体育运动强身健体的作用也越来越重视,丰富的现代体育运动在我们的生活中时刻演绎着它们的精彩。现代体育的主要特点表现在以下三个方面:

1. 现代体育的社会化

现代体育的兴起是文明社会的标志之一,随着科学技术的进步和社会生活的需要,现代体育已成为一种普遍的社会现象,渗透到社会各个阶层和领域。体育是社会发展的产物,又对社会发展起到积极的促进作用。现代体育的社会功能已大大超出增强人民体质的范围,成为改善生活方式和提高生活质量的不可缺少的因素,体育活动在现代社会中已越来越成为人们生活所必需。

在物质生活越来越丰富的同时,人们必然要求有更多更高的精神、文化生活,包括体育娱乐活动等,现代体育的社会化就是要让更多的人参加到体育锻炼中去。使人们在寻求放松愉快的情感体验中,从心理上得到满足、身体上得到锻炼的全方位活动形式。从中可以增强人们的体质,有助于培养人们勇敢顽强的性格、超越自我的品质、迎接挑战的意志和承担风险的能力。世界上工业发达的国家为人们参加体育锻炼准备了优越的物质条件。有的国家在法律上规定,凡建造居民住宅区必须有一定的体育场地和体育设施。企业也增设体育设施,鼓励职工进行体育锻炼,防止和减少现代社会因生产和生活中的电气化、自动化程度越来越高,体力活动越来越少而引发的如心脑血管、肥胖症等“文明疾病”,以及由于劳动分工越来越细,某些工种的劳动极度紧张,形成身体局部的过度负担和疲劳而出现的各种“职业病”。所以,人们的物质生活越丰富,体育的普及程度也就相应地越高。

2. 现代体育的国际化

所谓国际化就是现代体育已成为现代国际社会的普遍交流活动。在国际奥林匹克运动的推动下,竞技体育的国际规模日益扩大,体育作为展现综合国力、振奋民族精神、传播和平与友谊的重要标志和手段,正越来越以其独有的魅力、不断扩大的影响和持续广泛深入的国际交流活动,使世界变得更加充满活力和丰富多彩。

从1896年开始的近代奥林匹克运动会,第一届只有9个项