

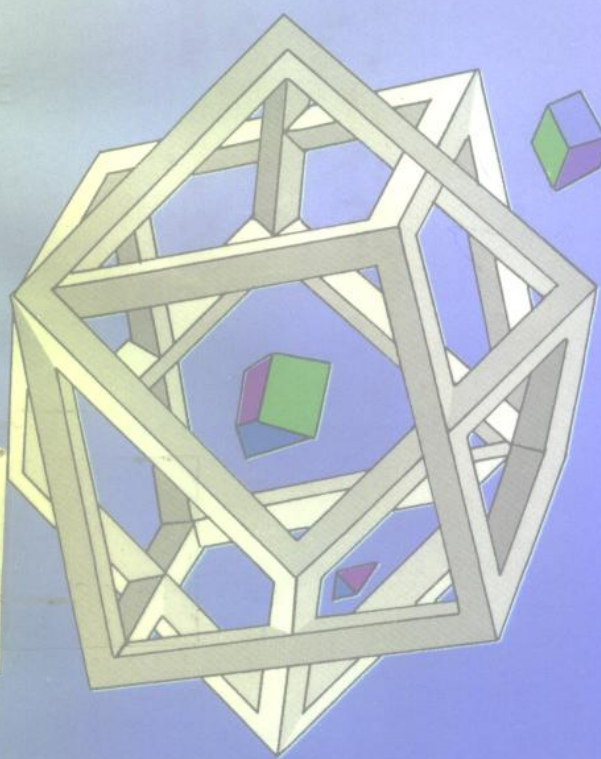
计算机软件的版权与保护

—— 计算机软件保护条例应用

丁国威 李维宜 赵钰梅 编著

企业、市场与法系列

走向法制：
市场经济法律应用丛书



复



D923.4

451088

D51

走向法制：市场经济法律应用丛书

计算机软件的版权与保护

——计算机软件保护条例应用

丁国威 李维宜 赵钰梅 编著

复旦大学出版社

计算机软件的版权与保护

——计算机软件保护条例应用

丁国威 李维宜 赵钰梅 编著

出 版 复旦大学出版社

(上海国权路 579 号 邮政编码 200433)

发 行 新华书店上海发行所

印 刷 复旦大学印刷厂印刷

开 本 850×1168 1/32

印 张 8.625

字 数 224 000

版 次 1996 年 9 月第 1 版 1996 年 9 月第 1 次印刷

印 数 1-6,000

书 号 ISBN7-309-01723-4 / D · 105

定 价 14.00 元

DV28/04

内 容 提 要

本书系《走向法制: 市场经济法律应用》丛书中的一种。计算机软件是受著作权法保护的脑力劳动的创造性产物, 电子计算机只有配上软件才能成为完整的计算机系统。由于软件具有易被复制的特点, 对软件的大量盗版、抄袭以及未经许可的使用, 已成为软件产业界、法学界关注的热点问题。本书以我国《计算机软件保护条例》为依据, 分十章分别就计算机与计算机软件、软件保护制度的起源、软件著作权、软件著作权合同、软件著作权登记、软件著作权诉讼、软件著作权的国际保护、软件保护的法律模式等问题, 通过大量的案例分析, 较系统地对软件著作权许可、转让、销售、使用中涉及的法律问题作了详尽的论述, 对软件著作权侵权责任的认定及其法律适用进行了透彻的分析, 资料丰富, 通俗实用。本书适合高校法律专业、计算机专业、其他理工科专业、软件技术人员及使用软件者阅读和参考。

《走向法制:市场经济法律应用》丛书

编 委 会

编 委 (按姓氏笔画为序)

史焕章 江 平 李昌道

张世信 张永彬 何勤华

倪振峰 曹建明 潘国和

执行编委 张永彬

上海大学法学院法学系列丛书
编审委员会

主 任	潘国和		
副主任	曹昌桢	张滋生	
秘书长	王建民		
委 员	王建民	倪振峰	李瑜青
	张广昆	张滋生	贾洛川
	曹昌桢	潘国和	

出版说明

“市场经济是法制经济”，这一简洁而深刻的论断，随着我国社会主义市场经济体制的确立和运行，已为越来越多的人所认同。实践证明，在市场经济背景下，无论是市场建设，还是企业的经营管理，都必须走规范化、法制化、国际化之路，而法制化则是其中的核心。为了帮助广大市场管理人员和企业经营管理人员确立法制意识，并在实践操作中切实应用，本社特组织有关专家、学者编写了这套“走向法制：市场经济法律应用”丛书，作为继本社推出的“企业、市场与法”系列中的第一系列——“走向规范：市场经济经营管理技法”丛书之后的第二系列，把它献给正在市场经济大潮中探索、实践的广大读者。

我们坚信，“走向法制”——以坚定、扎实的步伐走向法制，这是市场经济的呼唤，是历史的必然选择！

复旦大学出版社

1996年5月

本书前言

自 20 世纪 40 年代诞生了世界上第一台电子计算机以来,计算机技术一直在飞速发展着。硬件技术发展越快,开发成本就越低,而软件技术则完全相反。从本世纪 50 年代中期至 80 年代,软件开发成本在整个计算机系统中所占的比例从 10% 上升到 90%。开发一个成功的软件,开发者要投入大量的人力、物力,并要冒巨大的失败的风险。因此,他们理应在该软件投放市场的过程中得到相应的资金回报。但是,由于软件具有易被复制的特点,使软件的盗版行为屡禁不绝,且有愈演愈烈之势。对软件的大量盗版、抄袭,以及未经许可的使用,最终使软件开发者的蒙受巨大损失,严重影响了他们开发软件的积极性,滞缓了整个软件产业的发展,直接给国家的科技与经济发展带来损失。

因此,如何为软件产业部门和软件技术人员提供合适的法律保护,协调好开发者、销售者、使用者之间的权利义务关系,促进这一高新技术产业的健康发展,是本世纪下半叶国际法学界一直在努力探求的课题。

本书介绍了软件保护的几种法律模式,重点阐述了软件著作权的法律保护。我国是在《著作权法》的体系之下,通过《计算机软件保护条例》这一专门法来保护软件,并为我国软件产业的发展和软件技术的引进、出口,提供与国际惯例相协调的法律环境。

为了有利于法律专业人员对软件的了解,本书专辟一章对计算机及软件的有关知识作了深入浅出的介绍。全书通过大量的案例分析,对软件著作权许可、转让、销售中涉及的法律问题作了详尽的论述,对软件著作权侵权责任的认定及其适用的法律问题亦

从理论和实践两方面进行了探讨。希望通过本书的出版,能对加强我国的软件著作权保护起到积极的推动作用。

本书既可作为法律专业的教材,亦可为软件产业部门及技术人员在实施软件转让、许可和销售时,提供帮助。

本书各章撰写分工如下:第一、四、五章,第六章第二、三节由丁国威撰写;前言,第三章,第六章第一、四节,第七章由李维宜撰写;第二、八、九、十章由赵钰梅撰写。

根据各国使用习惯的不同,本书中的“版权”与“著作权”所表达的含义是相同的,特此说明。

本书在编写过程中,得到了上海大学法学院法学系列丛书编审委员会的大力支持,特此致谢!

由于作者水平有限,编写时间短促,错误在所难免,欢迎读者给予批评指正。

作者

1996年3月

目 录

第一章 计算机与计算机软件	1
第一节 概 述	1
第二节 计算机的特点与计算机技术的发展	2
第三节 计算机的结构与工作原理	5
第四节 计 算 机 软 件	13
第二章 计算机软件保护制度的起源	24
第一节 计算机软件保护的起源	24
第二节 当前加强软件保护的必要性	27
第三节 软件法律保护的作用	28
第四节 中国软件保护的起源	29
第三章 计算机软件著作权 2001.9.15-2001/10/1	32
第一节 概 述	32
第二节 软件著作权的客体	34
第三节 软件著作权的主体	40
第四节 外国软件作品的著作权保护	42
第五节 软件著作权的归属	44
第六节 软件著作权的取得和保护期限	51
第七节 软件著作权的内容及权利限制	53
第四章 计算机软件著作权合同	67
第一节 概 述	67
第二节 软件许可证合同	71

第三节	软件著作权转让合同	77
第四节	软件委托开发合同	80
第五章	计算机软件著作权登记	85
第六章	计算机软件著作权诉讼	98
第一节	软件著作权的行政诉讼	98
第二节	软件著作权侵权的民事诉讼	100
第三节	软件著作权合同纠纷的民事诉讼	123
第四节	软件著作权的刑事诉讼	129
第七章	计算机软件著作权的国际保护	140
第一节	伯尔尼保护文学和艺术作品公约	141
第二节	保护计算机软件示范法条	144
第三节	关于计算机程序法律保护的方针	148
第八章	计算机软件保护的几种法律模式(一)	153
第一节	版权法对软件的保护	153
第二节	邻接权法对软件的保护	194
第九章	计算机软件保护的几种法律模式(二)	198
第一节	专利法对软件的保护	198
第二节	商标法对软件的保护	224
第十章	计算机软件保护的几种法律模式(三)	227
第一节	商业秘密法对软件的保护	227
第二节	竞争法对软件的保护	233
第三节	专门法对软件的保护	237
附录：	计算机软件保护条例	245
	计算机软件著作权登记办法	253

第一章 计算机与计算机软件

第一节 概 述

本世纪 40 年代中期,世界上第一台电子计算机诞生,当时人们对它的出现及其将给人类带来的影响是估计不足的,至少不如同期的原子弹爆炸那样令人震惊。随后的几十年,计算机作为新技术革命的主要标志,正在对人类的社和经济、对科技与家庭产生了极其深远的影响。它以惊人的速度、日益完善的功能向我们整个社会进行渗透。今天,计算机对人类来说已不是神秘的、高不可测的,人们竞相学习、使用计算机,使其成为现代化的生活与工作的好助手。目前我国已拥有各类计算机 200 多万台,据有关部门估算,上海家用电脑的年销售量达 10 多万台。

随着电子计算机的发展与普及,也带来了不少法律问题,这是现代 50 多门先进学科(例如微电子、航天技术、遗传工程、材料学、复印技术等)中与法律有着最紧密关系的学科之一,以致于近期在美国、欧洲已形成了“计算机法学”这一法学的分支,“计算机与法律”则是很多刊物中经常出现的论题。有些国家还成立了“计算机与法律协会”、“计算机与法律研究中心”,以从事“计算机与法律之间的关系”、“计算机犯罪”等课题的研究。计算机的法律问题,可包括三个方面的内容,第一方面是计算机软件 and 构成计算机的集成电路芯片的自身法律保护问题。第二方面是由于各行各业,特别是金融、银行等经济部门广泛使用计算机后,利用计算机作为工具所发生的新的违法犯罪。第三方面是司法部门在实施法律的过程中,例如在法院审判、档案管理、户籍管理、律师辩护等方面使用计算机的问题。要从事这三个方面的研究,有一点是共同的,即除

了具有一定的法律知识外,还必须对计算机的结构、工作原理,对计算机软件、计算机技术开发有一个基本的了解,因为计算机所引起的法律问题,往往带有一定的技术性,而这方面又是法律工作者所缺少的。这是由于计算机与法律原来就分属于自然与社会两大学科的原因造成的,因而研究计算机与法律也是跨学科的。本章所阐述的内容就是有关计算机技术的基础知识,试图为研究计算机法学的人提供一些有关计算机方面的知识。

第二节 计算机的特点与计算机技术的发展

一、什么是电子计算机

电子计算机的定义可从电子计算机的材料、结构与使用几个方面来概括。电子计算机是指由各种逻辑与数字电路组成、能自动而高速地进行运算的一种电子设备,由运算器、控制器、存储器、输入设备、输出设备五部分组成,它通过对输入数据进行算术、逻辑运算来求解各类问题,也能对输入的信息进行加工、排序、检索、存储等处理,当它与一定的机电设备连接时,还能对工业生产的过程进行实时控制。

二、计算机的特点

计算机具有如下特点:

1. 运算速度快,精度高

计算机的运算速度是人或其他运算工具所不及的,一般的微型计算机,例如现在较为流行的 IBM486 计算机的 8 位运算速度达每秒 60 万次,奔腾(Pentium)计算机每秒运算速度达 100 万次。大型和巨型计算机每秒运算速度可达几千万至几亿次甚至达数千亿次,其计算精度即有效数字可达到上百位。

2. 有很强的记忆能力

计算机可以将各种文字、字符、数字等信息转换成电信号,然后将这些信息保存在它的存储器中,它的记忆量是非常大的,一台普通的微型计算机可以存储几亿甚至更多的汉字。

3. 有很强的逻辑判断功能

计算机在运算过程中,根据预先安排可以对信息进行随机的逻辑判断,依照判断的不同结果来决定下一步的工作流程,这个过程是自动连贯进行的,而不必由人去干预,因此可以把计算机的这个功能称为智能化功能。

4. 可靠性强

随着微电子技术的发展,计算机可以连续不间断地正常运行几万小时甚至更长的时间,并可以随时向人们输出运算的结果,使人们在使用计算机进行各种工作时具有安全感。

三、计算机的诞生与发展

电子计算机是一种先进的技术产品,它的诞生和发展与人类的发展和客观环境的要求是分不开的。在人类历史的长河中,人们对数的表达与计算是从手指作为工具开始的,这种工具沿袭了很长的历史时期,直至唐代末年才发明了算盘,由算盘代替手指作为计算工具其实用性与可靠性有了一个飞跃。直到今天,算盘仍未被全部淘汰。16世纪以后,为了适应当时的航海、天文、气象等学科的发展,要求一种比算盘运算速度更快、更简便的计算工具,因此机械式计算器应运而生,它是通过齿轮的机械传动方式来实现运算的,这种机械式计算器使用了几百年,直至本世纪中叶,由于近代科学技术的发展(例如力学、火箭、分子结构等),遇到了很多用人工方式无法解决的复杂的计算问题,特别是二次世界大战需要研制新型武器,一种新的、高效率的计算工具——电子计算机研制成功了。

1. 计算机的诞生

1946 年在美国宾夕法尼亚大学 Moore 电子工程学院制造完成世界上第一台电子计算机,名为“ENIAC”,该机每秒可进行 5000 次加法运算,由 1.8 万个电子管,1500 个继电器组成,占地面积 150 平方米,重达 30 吨,耗电量每小时 150 千瓦,虽然这台价值百万美元的计算机存在着使用复杂、耗电量大、对工作环境温湿度要求高等缺点,但它的问世则标志着人类科学技术发展进入了一个新的时代。

2. 计算机的发展

从 1946 年至今,在 50 年不到的时间里,计算机技术的发展及其应用领域扩大的速度是惊人的。一般用“代”来描述计算机的发展,而分代的依据是以构成计算机的电子器件的不同来区分的。

第一代(1946~1957 年) 由电子管作主器件的计算机

第二代(1958~1963 年) 由晶体管作主器件的计算机

第三代(1964~1971 年) 由小规模集成电路作主器件的计算机

第四代(1972~1981 年) 由大规模集成电路作主器件的计算机

第五代(1982 年后) 由超大规模集成电路作主器件的计算机

集成电路是指用半导体工艺将电路中各种元件以及相互之间的连接线制作在半导体或绝缘基片上,使它们形成紧密联系的整体电路。按照它的集成密度可分为小、中、大、超大规模,一般在电路中集成 1000 个以下晶体管的电路称为中、小规模集成电路,集成 1000~20000 个晶体管的电路称大规模集成电路,集成 2 万个以上的为超大规模集成电路,由美国 Intel 公司生产的 pentium (奔腾)超大规模集成电路集成了 10 万个晶体管。

计算机虽然以构成它的电子器件不同来分代,但每一代与前一代的比较从运算速度、记忆能力、体积、性能等方面均有很大的提高,例如第二代计算机不仅体积小,而且可以使用高级语言来编

制程序,使用面也从单一计算发展为数据处理、工业控制等领域。又例如第四代计算机中由美国商业机器公司(IBM)生产的个人计算机(PC)由于其使用方便、功能强、体积小等特点,在短短的十几年中迅速渗透到机关、企事业单位、学校与家庭,成为人们离不开的工具,并出色地完成各种工作。由于 IBM 系列微型计算机的成功,反过来又促进了计算机技术的发展。

第三节 计算机的结构与工作原理

一、计算机的运算基础

1. 数制

所谓数制是指用一组统一的符号和运算规则来表示数与进行数的运算,日常生活中,人们多采用十进制方式,即以 0,1,2,3,4,5,6,7,8,9 十个符号来表示一个数,其运算规则是以十为基数,逢十进一。但是实际上人们不仅使用十进制,而且还使用二进制,十二进制和十六进制等,例如手套、鞋袜是以“双”为单位,逢二进一;十二进制称为“打”,逢十二进一等。可见根据不同的客观情况与习惯,使用不同的数制。

2. 计算机内部的数制

计算机内部采用二进制的数制,其运算规则是逢二进一,数的表示只用 0 和 1 两个符号。之所以使用二进制是与计算机的电特性分不开的。在电子电路中用逻辑元件比较容易表示与运算,例如开关的断开与闭合两种状态可用 0 和 1 来表示,晶体管中有无电流流过分别表示为 1 和 0,加法的运算可以用电脉冲的叠加来进行等等。总之,在计算机内部只有 0 和 1 两个数字,用二进制来描述电子电路的工作状态,而又通过电子电路的工作来实现数值与逻辑运算。用二进制方式来设计计算机的逻辑电路可以在很大的程度上简化电路结构,提高电路的工作效率,提高运算速度。

3. 计算机内部的信息表示方法

如果计算机在实际使用中只能用 1 和 0 两个数字符号,而没有办法改变这种状态,那么计算机肯定不会有像现在这样强的功能,也不会各个领域中得到广泛应用。所谓信息,不仅是指数字,而且还包括了各种文字、符号甚至图形,而这些文字、字符计算机是如何进行处理的呢?对于各种符号(包括汉字),计算机都以一个不重复的若干位二进制数进行编码,使一个编码值与一个符号一一对应,在对各种符号进行输入时,先将这些符号转换成对应编码再存储在计算机中,图形的输入则用点阵模拟的办法,例如一个圆,用若干点来模拟圆的圆周轨迹,在输入时有点阵的位置用 1 表示,无点阵位置用 0 表示。在输出时对字符的编码进行还原,再将字符用点阵模拟进行输出。如果输入计算机的信息是十进制数,则由计算机中的专用软件将十进制数转换成二进制数,参加运算。当要输出计算结果时,再由专用软件将二进制数还原为十进制数。这些信息转换工作均由计算机软硬件系统自动完成,不需要使用者参与。

4. 八进制与十六进制表示方式

用二进制表示一个数或一个符号,虽然能够实现,但对于一个较大值的数,在书写与输入上较为繁琐,例如 1000 这个十进制四位数,如果用二进制书写为 1111101000 要十位数才能表示,既长又容易写错,为了简化书写方法,减少错误,在编制程序时可将二进制数用八进制与十六进制来表示。所谓八进制是指由 0 至 7 一共八个数字来表示且逢八进一,然后将一个二进制数由右至左每三位合并成一个八进制数,三位之值是 000 则为 0,001 为 1,010 为 2,011 为 3,100 为 4,101 为 5,110 为 6,111 为 7,这种办法将二进制的数字长度可压缩很多,上述 1000 的十位二进制数用八进制表示时为 1750。十六进制是指由 0 至 15 一共十六个数字来表示,逢十六进一,然后将一个二进制数由右至左每四位合并成一个