

SICHUAN DAXUE ZHIXUE SHEHUI KEXUE XUESHU ZHUZUO CHUBAN JIJIN CONGSHU

四川大学哲学社会科学学术著作出版基金丛书



数字图书馆 法律问题研究

—— 赵 媛 著



四川大学出版社



SICHUAN DAXUE ZHIXUE SHEHUI KEXUE XUESHU ZHUZUO CHUBAN JIJIN CONGSHU

四川大学哲学社会科学学术著作出版基金丛书

数字图书馆 法律问题研究

◎ 赵 媛 著



四川大学出版社

责任编辑:黄文龙
责任校对:王 锋
封面设计:翼虎书装
责任印制:李 平

图书在版编目(CIP)数据

数字图书馆法律问题研究 / 赵媛著. —成都:四川大学出版社, 2008. 12

(四川大学哲学社会科学学术著作出版基金丛书)

ISBN 978-7-5614-4229-6

I. 数… II. 赵… III. 数字图书馆—法律—研究—中国
IV. D922.164

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 206124 号

书名 数字图书馆法律问题研究

著 者	赵 媛
出 版	四川大学出版社
地 址	成都市一环路南一段 24 号 (610065)
发 行	四川大学出版社
书 号	ISBN 978-7-5614-4229-6
印 刷	四川锦祝印务有限公司
成品尺寸	148 mm×210 mm
印 张	9.75
字 数	240 千字
版 次	2009 年 1 月第 1 版
印 次	2009 年 1 月第 1 次印刷
印 数	0 001~1 000 册
定 价	20.00 元

◆读者邮购本书,请与本社发行科联系。电话:85408408/85401670/85408023 邮政编码:610065
◆本社图书如有印装质量问题,请寄回出版社调换。

版权所有◆侵权必究

◆网址:www.scupress.com.cn

内容简介

数字图书馆中的法律问题是决定数字图书馆建设与发展的关键因素之一。这个问题如果解决不好，数字图书馆就不可能建设好、发展好。该书站在历史演变与社会发展的角度，综合运用宏观性研究与微观性研究、理论性研究与实践性研究、中外对比研究、多学科知识融合研究等方法，在对数字图书馆的基本法律性质及社会定位进行界定的基础上，深入探讨数字图书馆建设中的市场准入问题、投资主体及待遇标准问题、经营管理模式问题、知识产权保护问题、信息安全问题、税收问题，以及数字图书馆建设中的法律适用与管辖权、侵权法律责任等问题，并提出和论证了许多独创性的新观点，具有很高的理论价值和极其重要的现实意义。

四川大学哲学社会科学学术著作出版基金丛书

编委会

主 任 杨泉明 谢和平

副主任 罗中枢 赵昌文 卿希泰 项 楚

委 员 (以姓氏笔画为序)

马 骁	王挺之	王东杰	文富德	石 坚
左卫民	冉光荣	刘亚丁	杜肯堂	何一民
李天德	李 刚	陈爱民	杨天宏	杨 江
敖 凡	徐开来	徐玖平	唐 成	唐 磊
曹顺庆	黄宗贤	黄金辉	隗瀛涛	蒋永穆
潘显一	霍 巍			

丛书序

四川大学（以下简称川大）是中国近代创办的最早一批高等教育机构中的一个。近十余年来，又经两次“强强合并”，成为学科覆盖面较广、综合实力较强的综合性大学。一百多年来，川大的人文社会科学在学校日益壮大的过程中，从国学研究起步，接受现代科学的洗礼，不同的学术流派融合互动，共同成长，形成了今日既立足于中国传统，又积极面向世界的学术特征。

作为近代教育机构，四川大学的历史要从 1896 年设立的四川中西学堂算起。但具体到人文社会科学研究，则可以追溯到清同治十三年（1874 年）由张之洞等人创办的四川尊经书院。在短短二十几年的办学历史中，书院先后培养出经学家廖平、思想家吴虞等一大批在近代中国学术思想史上影响巨大的学者，也因此使四川成为国内研究经、史、文章等中国传统之学的重镇。此后，在 20 世纪相当长的一段时间里，以国学为主要研究对象的近代“蜀学”成为川大人文社会科学研究的主流，拥有张森楷、龚道耕、林思进、向楚、向宗鲁、庞俊、蒙文通、刘咸炘、李植、李培甫、伍非百等一大批国内知名的学者。

近代蜀学在研究内容上以传统学术为主，在观念与方法上则立意求新。廖平经学思想曾经作为 19 世纪晚期变法维新的基本理论依据之一，知识背景上也不乏西学色彩。20 世纪 20 年代成长起来的一批学者如庞俊、刘咸炘等人，更是亲自参与了中国传

统学术向现代学术的转变。其中，蒙文通由经向史，同时又广涉四部之学，在晚年更是力图从唯物史观的角度探索中国社会与思想的演进，最能代表这一学术传统的是包容、开放而具有前瞻性的眼光。

自 20 世纪 20 年代开始，现代社会科学的深入研究也逐渐在川大开展。1922 年至 1924 年吴玉章在此教授经济学课程，鼓励学生通过社会科学的研究，思考“中国将来前途怎样走”的问题。1924 年，学校设立了 10 个系，在人文社会科学 6 系中，除了延续着蜀学风格的中文系外，教育、英文、历史、政治、经济 5 系均着力于新的社会科学研究。这一科系的设置格局一直持续到 30 年代初的国立四川大学时期。

川大的另一源头是私立华西协和大学。作为教会学校，华大文科自始即以“沟通中西文化与发扬中西学术”为宗旨，而尤擅长于西式学问。其中，边疆研究最放异彩。1922 年创办的华西边疆研究学会（West China Border Research Society）及其会刊《华西边疆研究学会杂志》（*Journal of the West China Border Research Society*）在国际学术界享有盛誉。华西大学博物馆以“搜集中国西部出土古物、各种美术品，以及西南边疆民族文物，以供学生课余之参考，并做学术研究之材料”为目标，在美籍学者葛维汉（David Crockett Graham）的主持下，成为国内社会科学研究的另一基地。

华大社会科学研究的特点：一是具有较强的国际色彩，二是提倡跨学科的合作，三是注重实地踏勘；而对边疆文化、底层文化和现实问题更为关注，与国立川大校内更注重“大传统”和经典研习的学术风格形成了鲜明对比。双方各有所长，其融合互补也成为 20 世纪三四十年代两校人文社会科学发展的趋向。从 20 世纪 30 年代中期开始，华大一方面延请了庞俊、李植等蜀学传

人主持中文系，加强了其国学研究的力量；另一方面致力于学术研究的中国化。一批既有现代社会科学的训练，又熟悉中国古典文化的中国学者如李安宅、郑德坤等成为新的学术领袖。

1935年，任鸿隽就任国立四川大学校长后，积极推动现代科学的发展。1936年5月，川大组建了西南社会科学调查研究处，在文科中首倡实地调研的风气，也代表了川大对西南区域跨学科综合性研究的发端。此后，经济学、社会学、民族学、考古学等领域的学者组织了大量的实地考察工作，掌握了西南地区社会文化的第一手资料。在历史学方面，较之传统史学而言更注重问题导向和新材料之扩充的“新史学”也得到了蓬勃发展，并迅速成为国内史学界的重镇。20世纪30年代后期开始，川大校内名师云集。张颐（哲学）、朱光潜（美学）、萧公权（政治学）、赵人儁（经济学）、徐中舒（历史学）、蒙文通（历史学）、赵少咸（语言学）、冯汉骥（考古学、人类学）、闻宥（民族学、语言学）、任乃强（民族学）、胡鉴民（民族学）、彭迪先（经济学）、缪钺（历史学）、叶麋（文艺心理学）、杨明照（古典文学）等一批大师级学者均在此设帐，有的更任教终身，为川大文科赢得了巨大声誉。

在不同学术流派的融合中，川大人文社会科学形成了自己的特点：一方面具有传统学术通观明变之长，另一方面又具有鲜明的现代学术意识。1952年，在院系调整中，随着华大文科的并入，更使川大人文社会科学进入了飞速发展的新时期。半个多世纪以来，在继续保持传统优势学科如古典文学、语言学、历史学、考古学、民族学发展的基础上，新的学科如宗教学、理论经济学、敦煌学、比较文学、城市史等也成长起来，涌现出了一大批在国内外学术界受到极高赞誉的学者，为川大文科未来的进一步发展打下了良好的基础。

4

前言

数字图书馆涉及的法律问题是决定数字图书馆建设与发展的关键因素之一。这个问题如果解决不好,数字图书馆就不可能建设好、发展好。因此,本书研究的目的在于:第一,通过对数字图书馆建设中可能涉及的所有法律问题进行全面、系统、深入的研究探讨,在理论上丰富与发展图书馆学和信息法学的基本理论与方法,为建立起一套完整的、有利于数字图书馆建设与发展的立法思想、原则和法律制度提供理论依据,弥补对此问题理论研究上的不足。第二,从实践的角度深入探讨数字图书馆建设与发展中遇到的各种法律问题,并提出既符合我国国情又与相关国际规则与惯例相吻合的、合理可行、操作性强的解决方案,以促进我国数字图书馆的发展。第三,为我国著作权法的修改、为图书馆法的制定和政府决策提供有价值的立法建议、分析论证和参考资料。

从研究视角上看,本书是站在历史演变与社会发展的角度,将数字图书馆视为一个动态发展的事物来探讨其在社会发展、在WTO中可能涉及的各种法律问题,完全超越了目前只局限于知识产权问题研究的现状,体现了新颖独到的研究视角。

从研究方法上看,目前国内的研究方法大多属于一种纯理论的研究手法,致使许多研究基本上还停留在理论层面和问题层面,可操作性不强。本书采用宏观性研究与微观性研究、理论性研究与实践性研究、中外对比研究、多学科知识融合研究相结合

的手法,实现了研究方法上的极大创新。比如,在宏观研究上,采用将数字图书馆置于社会发展与 WTO 的国际大环境中的研究视角,从整体上对数字图书馆相关法律问题进行探讨;在微观研究上,则分章分专题来论述其中涉及的每一个法律问题,并对相关法律问题进行深入分析。在理论性研究上,力求对每个问题都探求其理论依据,对每一个建议都力求在理论上进行充分论证;在实践研究上,强调对数字图书馆法律问题进行调查研究,并在调查基础上对数字图书馆中涉及的一些具体的法律问题(如数字图书馆应该享有的合理使用及法定许可使用特权),提出结合实际的具有可操作性的建议和措施。在中外对比研究上,尽量在分析国外已有经验的基础上提出我们的对策(如对税收模式的选择)。最后,尽量将图书馆学、法学、经济学等相关学科的知识有机结合,使成果内容更加丰富,更有说服力。

从基本思路、基本内容上看,本书注重研究的拓展性、创新性、深入性与系统性。具体来说,主要体现在:首先,本书强调研究内容与范围的拓展与创新。目前国内外对该课题的研究主要围绕数字图书馆中涉及的版权问题展开,而本书的研究内容完全突破了国内外的这一研究范围,将数字图书馆置于 WTO 的国际大环境中来审视其可能涉及的所有法律问题,实现了研究内容上的极大拓展。比如,对数字图书馆建设中的市场准入问题的研究、投资主体及待遇标准的研究、税收问题的研究,以及数字图书馆建设中的经营管理模式、法律适用与管辖权、侵权法律责任等问题的研究,都是目前国内外的研究还未涉及的内容。其次,本书强调研究内容的系统性与深入性。比如对市场准入问题,从对市场准入的意义、原则、制度等基本理论问题的研究,到对市场准入的条件、程序、范围及准入主体的探讨,基本上涉及数字图书馆市场准入中的各种问题,提出了一些创新性观点,体现了研究的系统性与深入性,使成果具有极强的理论意义和实践价

值。又比如，在讨论数字图书馆中知识产权的权利保护范围时，提出应将公共借阅权纳入权利保护范围的观点，并随即对纳入的原因及权利的行使条件进行了系统深入的分析。对于纳入原因，从四个方面进行了分析论证，提出：①这是有效保护版权人合法经济利益的必须；②这是促进数字图书馆发展的必须；③现有法律规范难以有效平衡版权人与社会公众在借阅服务中产生的利益关系，而公共借阅权则能有效弥补这些权益在此方面的缺陷；④这是国际社会在知识产权保护方面的一种发展趋势等论点。对于其中的每个论点，都进行全面深入的阐述。比如对第三个论点，就是通过分析与数字图书馆的网上借阅服务相关的几项权能，即信息网络传播权、复制权（包括暂时性复制权）及其相应的权利限制在平衡版权人与社会公众利益方面存在的缺陷，公共借阅权在此方面的优势来说明设置公共借阅权的必要性。对于第四个论点，则通过大量介绍国外许多国家在此方面的做法来说明这是国际社会的发展趋势。很显然，这种站在各方主体的利益立场上及现有法律存在的相应问题上的分析方法，能最充分地说明将公共借阅权纳入保护范围的必要性，而随即对国际社会在此方面的经验介绍，又充分说明了将公共借阅权纳入权利保护范围的可行性。可见，本书观点新颖、论证充分，具有极强的深度。

由于本书在研究方法上探索出一条综合性、实践性较强的研究方法，在内容上为本学科的发展开拓了许多全新的研究领域，提出了许多独创性的、具有较高理论价值的新观点（如上所述），因此具有极强的学术价值。同时，由于本书基本上都是针对现在和未来可能出现的法律问题提出有针对性的对策建议，因此对立法者、对数字图书馆有效解决数字图书馆建设中涉及的法律问题具有极强的参考和借鉴作用，因此可以说本书还具有较高的应用价值。

当然，由于时间较紧、水平有限、资料占有的限制等因素，

本书还存在一些不足之处。比如，对数字图书馆经营管理的机制与手段的研究只原则性地提出了一些观点和建议，还不够深入具体；对数字图书馆建设中侵权所引起的民事责任承担方式的探讨，深度上还有可挖掘之处，同时与数字图书馆的结合度还不够强；受成果篇幅的限制，本书主要探讨的是数字图书馆建设中的知识产权保护中的著作权问题，未专门深入探讨域名或商标使用中的法律问题。敬请读者批评指正。

赵中媛
2008年7月

作者简介

赵媛，女，贵州省毕节市人，四川大学公共管理学院信息资源管理系副教授，硕士研究生导师，四川省学术带头人后备人选，2003 年度、2004 年度四川大学青年骨干教师，美国威斯康星大学访问学者。研究领域为信息法、信息检索与利用、信息咨询等。目前其在信息资源的知识产权保护、数字图书馆中的法律问题、信息检索等方面的研究已取得一定成就，主持并完成国家社会科学基金项目等课题多项，获得省部级等科研奖励 10 多项，发表学术论文 30 余篇，有多篇论文被《人大复印报刊资料》全文转载。

目 录

第一章 数字图书馆的法律性质与社会定位	(1)
一、数字图书馆的界定	(2)
二、数字图书馆的类型	(5)
三、数字图书馆的法律性质	(6)
四、数字图书馆的社会定位	(11)
第二章 数字图书馆建设中的市场准入问题	(16)
一、数字图书馆市场准入的理论依据和实践意义	(17)
二、数字图书馆的准入原则	(23)
三、数字图书馆的准入制度	(29)
四、数字图书馆的准入条件	(31)
五、数字图书馆的准入程序	(33)
六、数字图书馆的准入范围或领域	(35)
第三章 数字图书馆建设中的投资主体与待遇标准问题	(39)
一、投资主体的范围	(40)
二、投资主体的待遇	(43)
三、投资主体的商业化	(46)
四、数字图书馆建设中的投资方式	(47)

第四章 数字图书馆建设中的经营管理模式选择问题·····	(57)
一、商业性数字图书馆的经营管理模式·····	(59)
二、公益性数字图书馆的经营管理模式·····	(66)
三、混合性数字图书馆的经营管理模式·····	(69)
第五章 数字图书馆建设中的知识产权保护问题 ·····	(73)
一、数字图书馆对知识产权保护的冲击与挑战·····	(74)
二、数字图书馆中知识产权保护的原则·····	(86)
三、数字图书馆中知识产权保护的范围·····	(92)
四、数字图书馆中知识产权保护的模式·····	(124)
第六章 数字图书馆建设中的信息安全问题·····	(139)
一、数字图书馆建设中的信息安全概述·····	(140)
二、数字图书馆建设中的信息污染问题·····	(145)
三、数字图书馆建设中的本国文化保护与外国文化侵蚀问题·····	(156)
四、数字图书馆建设中的国家秘密、商业秘密及个人隐私的保护问题·····	(164)
第七章 数字图书馆建设中的税收问题·····	(188)
一、对数字图书馆产业征税的重大意义·····	(189)
二、对数字图书馆产业征税的原则·····	(195)
三、对数字图书馆产业征税的模式与范围·····	(198)
四、数字图书馆产业的税收管辖权·····	(216)
第八章 数字图书馆建设中的管辖权与法律适用问题·····	(241)
一、数字图书馆建设中的管辖权问题·····	(242)
二、数字图书馆建设中的法律适用问题·····	(250)

第九章 数字图书馆建设中侵权的法律责任问题·····	(262)
一、数字图书馆建设中侵权的含义及特点·····	(264)
二、数字图书馆建设中侵权行为的类型·····	(266)
三、数字图书馆建设中侵权责任的归责原则·····	(267)
四、数字图书馆建设中侵权责任的构成要件·····	(276)
五、数字图书馆建设中侵权责任的承担方式 (或形式) ·····	(280)
参考文献·····	(285)
后 记·····	(290)