

中国网络经典案例 法律透视

高云 著

经典网络案例

详尽法律分析

网络风云变幻

尽在掌握之中



羊城晚报出版社

中国网络经典案例法律透视

高 云 著

羊城晚报出版社

· 广 州 ·

图书在版编目(CIP)数据

中国网络经典案例法律透视/高云著. —广州: 羊城晚报出版社, 2002. 9

ISBN 7-80651-164-4

I. 中… II. 高… III. 计算机网络-科学技术管理-法规-案例-分析-中国 IV. D922.175

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 041657 号

中国网络经典案例法律透视

Zhongguo Wangluo Jingdian Anli Falü Toushi

出版发行/羊城晚报出版社 (广州市东风东路 733 号 邮编: 510085)

发行部电话: (020)87776211 转 3824

出 版 人/张唐生

经 销/广东新华发行集团股份有限公司

印 刷/南海市彩印制本厂 (南海市桂城叠南 邮编: 528253)

规 格/850 毫米×1168 毫米 1/32 印张 11.875 字数 226 千

版 次/2002 年 9 月第 1 版 2002 年 9 月第 1 次印刷

印 数/1-3000 册

书 号/ISBN 7-80651-164-4/D·14

定 价/20.00 元

版权所有 违者必究(如发现因印装质量问题而影响阅读, 请与印刷厂联系调换)

一个鲜活的网络中的法律世界

(代序)

跨入新千年，网络日渐深入我们的生活，深刻地改变着我们自身以及身边的一切。网站、主页、链接、BBS、电子邮件、P2P、IP电话、多媒体，林林总总的网络技术为人类造就了全新的沟通方式和生存意义。

有梦想就能实现。一方面，网络技术飞速进步，给人类带来前所未有的沟通自由；另一方面，存活于原有技术层面之上的法律已经被网络远远抛在了身后，深陷人类于法律的空白和混沌虚空当中。

无论如何，网络正以不可阻挡的姿态日益深入人类社会。作为法律人，我们应当思考与反省的是：法律，可以为网络做些什么？在我看来，法律不应当只是刻板 and 冰冷的条文，也不仅是社会群体突破生存困境的工具，它之上还承载着人类社会不断进步的足迹，更肩负引领人类社会向未知世界不断探索的重要使命。

法律之于网络，正如阳光和空气，无时不在，不可或缺。抱着这样的想法，我开始进入网络中的法律世界，就像一个天真的孩童，在网络上随意游玩，却惊喜地发现：在路边或者花园的角落里，到处盛开着束束灿烂的思想之花。于是，不断地收集和学习，成为了我上网初期的最大乐趣；随着网龄日长，不断地结识同道中人、良师益友，逐渐学会享受思想交流过程当中的乐趣。在网络的天空上，我找到了无尽的思想飞翔空间

和物质之外的生存意义。

我始终坚信，生活的真谛必定来自于深入生活的真实体验，网络法律¹也该当如此：只有身处网络当中，时刻关注各类热点问题，从解决现实矛盾入手进行学术研究，才能揭示出最真实和本原的东西。如果整日身处书斋，只顾在书堆当中寻章摘句、罗列观点、争辩概念，不知 QQ、FTP、P2P 为何物，更无论 GOOGLE、NETANTS，也鲜见能够对网络热点问题发表真知灼见者，所写的东西能有几分贴合于实践，又能有几分实用价值？近来读到中国经济学家茅于軾为了实践经济理论，办起了保姆培训中心的文章，我想：什么时候我们的法学家们能够如茅于軾一般，自己办一个律师事务所甚至当一回法官，则其思考和总结必定更有实用价值。

数年以来，我出于对网络的热爱，也为了记录自己对网络与法律的认识过程和思考轨迹，陆续写下数十篇关于网络热点的法律评论文章和专题研究论文，这些文章散见于各传统媒体，如：中国信息产业部所属的《电子知识产权》、中国著名的计算机专业报刊《计算机世界》、中华全国律师协会主办的《中国律师》杂志以及《信息产业报道》、《环球信息导报》、《电脑报》、《北京法制报》、《律师与法制》等；网络媒体，如：新浪网、天极网、中青在线、千龙网、搜狐网、人民网、南方网、中国网络律师网站等。为了方便与网友的交流，我又建立了自己的个人网站：高云天空，<http://edwin-sky.go.163.com>，还在各大网站建立了个人专栏。

现在呈献在读者面前的这本书，是我数年来对网上法律问题观察和积累的结果，其中不仅收集了大量的中国网络涉案经

1 根据行文的需要以下均将网络活动中的法律问题简称为“网络法律”。

典案例，也为读者详细介绍了相关背景资料和应对策略，相信对中国网络中的法律案例的积累和相关研究能够起到有益的补充作用。

之所以能够有今日的积累，我想首先应当感谢我的父母。他们并非高级知识分子，只是千千万万平凡人当中的一员，我们的家庭也是非常普通和清贫。但他们以朴实善良的性格和平凡的人生阅历，教导我诚实、淳朴、脚踏实地这些朴实无华但珍贵无比的人生哲理，使我一直得以清醒地生活在这个充满诱惑的世界当中，明白地分辨出黑暗和光明的边界。

其次，我想应当感谢我的妻子。从我在网络上写下第一篇文章直至这本书，她都是我的第一个读者。回想当初寂寞的日子，如果没有她的理解、鼓励和支持，我恐怕早已放弃了。在写作这本书期间，她为了我能够全身心投入写作，毫无怨言地独自担负起整个家庭，抚养儿子、计划和筹备着我们的将来，表现出一个传统的东方女性所特有的传统美德。对此，我除了深深的内疚之外，回馈给她的就只有这本书了。

这本书能够出版，我想还应当感谢羊城晚报出版社的陈森编辑。是她的提议和鼓励，使我最后痛下决心，打消了一切顾虑和担心，全力投入到写作当中，最后促成了这本书的及早面世。

最后，希望借这本书的出版，能够弥补目前中国法律界对网络涉案案例研究不足的缺陷，推动对本土法律资源的重视和相关研究，为普通读者揭开网络法律的神秘面纱，呈献出一个真实、鲜活的中国网络中的法律世界。

高 云

2002年5月16日于广州

目 录

一个鲜活的网络中的法律世界(代序)

第一章 综述篇

历史轨迹

- 一、1985~1994年:中国法律离信息高速公路有多远..... 3
- 二、1995年:中国法律界对网络的探索..... 3
- 三、1996年:中国法律网络世界启蒙第一课..... 5
- 四、1997年:中国网事第一告..... 7
- 五、1998年:寻找自由的边界..... 7
- 六、1999年:网络官司大潮滚滚而来..... 10
- 七、2000年:网络立法年..... 11
- 八、2001年:竞争和发展的一年..... 13

热点综述

- 一、域名..... 15
- 二、网络著作权和不正当竞争..... 18
- 三、电子商务和电子证据..... 19
- 四、消费者权益..... 21

五、网络服务供应者的法律责任	22
六、网络犯罪	23
七、网络法律冲突	23

第二章 域名篇

实战精要

一、域名争议向哪个部门申请解决	27
二、如何建立保护域名的法律体系	27

背景资料

一、域名是什么	28
二、域名有什么经济价值和法律特征	32
三、域名有什么常见法律问题	34

典型案例

域名对决商标权之一：P&G 诉晨铨案	38
域名对决商标权之二：福兰德诉弥天嘉业案	40
域名模仿之战：真假东方网案	43
域名对决驰名商标：英特艾基诉国网案	49
域名代理第一案：龙电置业诉公众信息案	53
传奇域名争夺战：Orica 诉中化网案	55

评析总结

一、发生域名纠纷应当向哪些组织申请解决	58
二、如何应对国际域名官司	59

三、如何运用驰名商标权对抗域名侵权	61
四、如何运用普通商标权对抗域名侵权	62
五、如何保护自己的域名不被侵夺	64
六、如何解决域名代理纠纷	66

第三章 网络著作权篇

实战精要

一、如何证明自己的著作权人身份	71
二、如何及时制止网络侵权行为	71
三、网络服务提供者如何抗辩侵权指控	71
四、如何计算网络著作权的侵权损失	71

背景资料

一、著作权保护的主要法律有哪些	72
二、著作权保护的边界在哪里	74
三、著作权人拥有哪些权利	75
四、著作权有哪些法律限制	76
五、网络环境下著作权保护有什么新问题	79

典型案例

网络版权第一案：陈卫华诉《电脑商情报》案	81
时事文章侵权：彼阳诉新浪案	84
网络传播权第一案：王蒙等诉世纪互联案	86
网络服务商的责任：《大学生》诉李翔、京 讯案	88



评析总结

- 一、如何证明“著作权所有” 93
- 二、著作权在网络上有什么变化 94
- 三、如何许可和转让网络著作权 96
- 四、如何制止网络侵权行为 96
- 五、网络服务提供者如何抗辩侵权指控 98
- 六、如何计算网络著作权的侵权损失 99

第四章 计算机软件篇

实战精要

- 一、软件哪些内容受法律保护 103
- 二、如何判断软件侵权 103
- 三、如何取得软件侵权证据 103
- 四、经营者如何应对软件侵权指控 103
- 五、最终用户如何应对软件侵权指控 103
- 六、如何计算软件侵权损失 103

背景资料

- 一、1984年：《软件条例》是“看守者”的角色 104
- 二、1991年：外国软件开始享受“超国民待遇” 105
- 三、1994年：中美谈判为追究最终用户的法律责任埋下伏笔 106
- 四、1997年：《软件条例》的命运之争 108

目 录

五、2002年：新《软件条例》中惊现“超世界水平立法”	109
六、新《软件条例》的背后	111
七、合理保护软件知识产权的立法论战	113

典型案例

网页版权第一案：瑞得诉东方案	115
中国知识产权第一案：PU、京延诉雅芳公司 计算机软件侵权案	122
最终用户第一案：微软诉亚都案	128

评析总结

一、软件著作权人有什么权利	130
二、软件哪些内容受法律保护	131
三、软件登记有什么好处	135
四、如何判断软件侵权	136
五、如何取得软件侵权证据	138
六、如何及时制止侵权	139
七、经营者如何应对软件侵权指控	140
八、最终用户如何应对软件侵权指控	141
九、如何计算软件侵权损失	144

第五章 链接篇

实战精要

一、网络服务商被指责链接内容侵权时	147
-------------------------	-----



二、著作权人发现被侵权时	147
--------------------	-----

背景资料

一、什么是链接	148
二、链接有哪些常见种类	148
三、链接会引起什么法律争议	149
四、链接有什么法律规定	151

典型案例

普通链接合法：博库诉讯能、汤姆案	152
深度链接侵权：金融城诉财智案	155
延迟停链侵权：刘京胜诉搜狐案	159
编排链接侵权：华纳等诉迈威宝案	164

评析总结

一、普通链接有什么法律限制	166
二、深层链接有什么法律后果	168

第六章 反不正当竞争篇

实战精要

一、如何运用反不正当竞争的法律	173
二、如何制止网络不正当竞争行为	173

背景资料

一、网络不正当竞争行为有哪些特点	175
------------------------	-----

二、网络不正当竞争行为有什么常见类型	176
--------------------------	-----

典型案例

侵犯商誉：冠林等诉智慧名堂案	180
公布诉状：普天新能源诉中北高科案	182
虚假广告：鹤鸣日新诉讯合案	185
侵犯商标：宝洁诉天地案	187
口水大战：新浪、搜狐互诉案	193

评析总结

一、如何准确运用法律制止不正当竞争行为	195
二、如何制止网络不正当竞争行为	199

第七章 电子商务篇

实战精要

一、如何签订电子合同	207
二、如何判别电子合同内容的合法性	207
三、如何追究电子合同的违约责任	207

背景资料

一、什么是电子商务	208
二、电子商务有什么法律观念障碍	210
三、电子商务有什么法律制度障碍	211



典型案例

- 电子代理人错误? 张岩诉金贸网案 214
- 电子合同也有效: 易趣诉刘松亭案 217

评析总结

- 一、你知道如何签订电子合同吗 220
- 二、如何判别电子合同内容的合法性 225
- 三、如何追究电子合同的违约责任 229

第八章 电子证据篇

实战精要

- 一、如何证明电子证据的真实性 235
- 二、如何证明电子邮件 235
- 三、如何运用电子证据证明案件事实 235

背景资料

- 一、什么是电子证据 236
- 二、电子证据有什么特点 237
- 三、电子证据有什么常见法律问题 238

典型案例

- 电子证据第一案: 薛燕戈诉张男案 242
- 电子邮件证据: 邵达立诉张尔申案 244
- 网页证据: 百网诉新浪等案 247

光盘证据：国家图书馆诉海洋出版社案	248
-------------------------	-----

评析总结

一、如何证明电子证据的真实性	250
二、如何区分电子邮件的内容	252
三、如何运用电子证据证明案件事实	257

第九章 名誉权篇

实战精要

一、如何判断网络名誉侵权行为的构成条件	261
二、如何区分不同被告之间的责任	261
三、如何查实侵权人身份和固定侵权证据	261
四、如何确定侵权行为的承担方式	261

背景资料

一、什么是名誉权	262
二、什么是网络名誉侵权	262
三、我国对名誉侵权有什么法律规定	263
四、常见的网络名誉侵权行为有哪些	264

典型案例

赢了官司，输了世界？恒升诉王洪案	266
误报病毒侵犯商誉：翰林汇诉江民案	277
网上“评丑”侵权：臧天朔诉网蛙、网易案	280
网名也有名誉权：“红颜静”诉“大跃进”案	283



评析总结

- 一、如何判断网络名誉侵权行为的成立 287
- 二、现实名誉侵权与网络名誉侵权有何不同 289
- 三、如何区分言论自由和名誉侵权之间的界限 290
- 四、如何区分不同被告之间的法律责任 291
- 五、如何查实侵权人身份和固定侵权证据 292
- 六、如何确定侵权行为的承担方式 293
- 七、如何确定受诉法院 294

第十章 消费者权益篇

实战精要

- 一、网络消费者有什么主要权利 297
- 二、网络消费过程必须注意什么关键环节 297
- 三、网络消费受损如何索赔 297

背景资料

- 一、什么是网络消费 298
- 二、如何确定网络消费服务各方的法律责任 299
- 三、网络消费者有哪几种类型 302
- 四、网络消费面临什么法律障碍 303
- 五、什么是保护网络交易安全的技术措施 305

典型案例

- ISP 服务质量第一案：王明昆诉大连市邮电局案 305

“无障碍退货”的陷阱：高睿诉恒升案	307
服务中断由谁负责？中美海缆阻断意外事件	311
免费等于免责？来云鹏诉四通利方案	317

评析总结

一、网络消费者有什么主要权利	321
二、网络消费过程必须注意什么关键环节	328
三、网络消费受损如何索赔	330

第十一章 网络犯罪篇

实战精要

一、上网应当注意遵守哪些法律规范	335
二、法律如何打击计算机犯罪	335

背景资料

一、什么是网络犯罪	336
二、谁来制造网络犯罪	337
三、中国法律如何规范网络安全	338
四、中国法律重点打击哪些网络犯罪	339
五、中国网络犯罪有什么新动向	341

典型案例

中国网事第一告：福州陈氏兄弟经营 IP 电话案	342
锁死系统属违法：吕科设置“时间锁”事件	349