

主编 赵秉志

.....

QINFAN ZHUZUOQUAN

侵犯著作权 犯罪研究

FANZUI YANJIU



D924.334/19

2008

QINFAN ZHUZUOQUAN

侵犯著作权 犯罪研究

FANZUI YANJIU

中国人民大学出版社

• 北京 •

图书在版编目 (CIP) 数据

侵犯著作权犯罪研究/赵秉志主编.
北京:中国人民大学出版社, 2008
ISBN 978-7-300-09473-1

I. 侵…

II. 赵…

III. 著作权-侵犯知识产权罪-研究-中国

IV. D924.334

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 100132 号

侵犯著作权犯罪研究

主 编 赵秉志

副主编 刘志伟

出版发行	中国人民大学出版社		
社 址	北京中关村大街 31 号	邮政编码	100080
电 话	010-62511242 (总编室)		010-62511398 (质管部)
	010-82501766 (邮购部)		010-62514148 (门市部)
	010-62515195 (发行公司)		010-62515275 (盗版举报)
网 址	http://www.crup.com.cn		
	http://www.ttrnet.com (人大教研网)		
经 销	新华书店		
印 刷	河北三河市新世纪印务有限公司		
规 格	170mm×228mm 16 开本	版 次	2008 年 7 月第 1 版
印 张	24.25 插页 2	印 次	2008 年 7 月第 1 次印刷
字 数	360 000	定 价	45.00 元

版权所有 侵权必究 印装差错 负责调换

前 言

著作权的刑法保护是国际社会普遍关注的热点问题之一，也是中国社会主义市场经济和先进文化建设过程中面临的一个重大课题。完备、有效的著作权刑法保护，对于中国繁荣发展社会主义科学文化事业、顺利开展国际经济与文化交流乃至建设创新型国家都具有重要的保障和促进作用。

20 世纪 90 年代以来，随着中国对外开放和社会主义市场经济建设的不断推进，中国开始重视著作权的刑法保护，并取得了巨大进步：在立法方面，通过 1994 年《关于惩治侵犯著作权的犯罪的决定》和 1997 年刑法典，建立了与国际接轨的保护著作权的刑法立法体系；在司法方面，通过颁布司法解释，开展专项斗争等手段逐步加大了刑事司法保护的力度。但是，与建设创新型国家的内在需要和世界各发达国家、有关国际公约著作权刑法保护的先进做法相比，中国著作权刑法保护中还存在着不少问题，如随着经济全球化的迅速发展和创新科技的突飞猛进，侵犯著作权犯罪刑事立法中已有一些规定不能适应形势的发展（其中最典型的就是“以营利为目的”的主观要素的规定，使得司法机关无法适用刑法惩治不以营利为目的的网络侵权行为），急需立法完善；又如中国民众著作权法律保护意识比较淡薄的问题没有得到根本扭转，实践中买卖侵权复制品行为屡禁不



绝，成为著作权刑法保护中的一大顽疾。此外，中国著作权有关执法和司法机关对于用刑法保护著作权的必要性认识尚不统一，一些执法机关不依法向司法机关移交著作权刑事案件的现象比较普遍，在一定程度上也制约了著作权刑法保护的效果。可以说，中国著作权刑法保护仍任重而道远。

近年来，作为中国首家且目前唯一的具有独立性、实体性的刑事法专门研究机构的北京师范大学刑事法律科学研究院，一直密切关注并致力于包括著作权在内的知识产权刑法保护问题的研究，取得了一定的研究成果。《侵犯著作权犯罪研究》一书即是其中之一。该书系北京师范大学刑事法律科学研究院与商业软件联盟合作完成“中国著作权刑法保护问题研究”项目的最终研究成果，共由四部分内容组成：第一部分是专题研究，主要包括对中国侵犯著作权犯罪现状、原因及对策的分析，对世界各国和国际公约著作权刑法保护的考察、评析以及对中国刑法规定的侵犯著作权犯罪中的若干疑难问题的研究；第二部分为研究报告，包括项目组在对我国上海、浙江、江苏、广东、北京、河南等地发放的《关于侵犯著作权犯罪问卷调查表》的基础上，运用 SPSS 统计分析软件，就中国侵犯著作权犯罪现状及成因所作的调查研究报告，以及课题组在对中国有关完善侵犯著作权犯罪立法的各种理论建议进行全面梳理研析的基础上，比较系统地提出的完善中国侵犯著作权犯罪立法的具体建议的研究报告；第三部分是学术会议综述，包括 2006 年 8 月 19 日由北京师范大学刑事法律科学研究院和中国法学会刑法学研究会联合在北京举办的“侵犯著作权犯罪立法问题学术研讨会”综述、北京师范大学刑事法律科学研究院与香港特别行政区海关于 2007 年 3 月 30 日至 31 日在香港联合举办的“内地与香港侵犯版权刑法论坛”综述、北京师范大学刑事法律科学研究院于 2007 年 12 月 1 日在北京举办的“治理侵犯著作权犯罪刑事对策研讨会”综述；第四部分为附录，是对中国著作权刑法保护方面发表或出版的学术论文、学术著作以及硕士学位论文、博士学位论文的索引。

由于著作权的刑法保护是一项涉及面广、内容丰富庞杂的系统工程，加之收集统计材料有一定困难，作者水平有限，书中对于中国侵犯著作权犯罪原因及现



状的分析 and 调查统计资料难免出现一些偏差，有关著作权刑法保护的立法完善的建议也是一家之言，如有不足之处，敬请读者批评指正。

“中国著作权刑法保护问题研究”项目的开展得到了全国人民代表大会常务委员会法制工作委员会刑法室、最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国务院法制办公室以及各高等院校、研究机构诸多专家学者的热情关心和积极参与，得到了商业软件联盟及其北京代表处首席代表张全胜先生和法律顾问卫臻浩先生的大力支持和帮助，中国人民大学出版社的同仁对本书的编辑和出版付出了辛勤的劳动，在此谨对他们致以崇高的敬意和衷心的感谢！

赵秉志

2008年3月于北京师范大学刑事法律科学研究院

目 录

CONTENTS

上 编 专题研究

侵犯著作权犯罪的现状、原因及对策研究	袁 彬 (3)
一、侵犯著作权犯罪现状	(4)
二、侵犯著作权犯罪的原因	(12)
三、侵犯著作权犯罪的防治对策	(20)
侵犯著作权犯罪比较研究	刘 科 (29)
一、世界各主要国家和地区著作权刑事立法之规定 及其特点	(30)
二、国际公约中有关著作权刑法保护的主要规定	(59)
三、侵犯著作权犯罪刑事立法之比较	(63)
侵犯著作权罪研究	黄晓亮 (78)
一、侵犯著作权罪的立法意旨	(78)
二、侵犯著作权罪的构成特征	(84)
三、侵犯著作权罪的司法认定	(99)



四、完善侵犯著作权罪的指导思想	(113)
销售侵权复制品罪研究	刘 科 (118)
一、销售侵权复制品罪的立法沿革	(119)
二、销售侵权复制品罪的概念及构成特征	(121)
三、销售侵权复制品罪的司法认定	(143)
四、销售侵权复制品罪的刑罚适用	(160)

中 编 研究报告

中国侵犯著作权犯罪调研报告	赵秉志 刘志伟 袁 彬 (167)
前 言	(167)
一、被调查对象的基本情况	(168)
二、我国侵犯著作权犯罪的现状与特点	(172)
三、我国侵犯著作权犯罪的原因	(187)
四、侵犯著作权犯罪的防控措施	(195)
五、问卷统计的基本结论	(206)
中国侵犯著作权犯罪立法完善研究	赵秉志 刘志伟 刘 科 黄晓亮 (210)
一、前 言	(210)
二、取消侵犯著作权犯罪中“以营利为目的”的主观要素	(213)
三、增设侵犯著作权犯罪的行为方式	(218)
四、扩大侵犯著作权犯罪的对象范围	(223)
五、完善刑法中构成侵犯著作权犯罪的情节标准	(225)
六、完善司法中认定侵犯著作权犯罪的情节标准	(231)
七、改抽象罚金制为倍比和限额罚金制	(237)
八、重视对被侵权人的经济补偿	(241)
九、结论	(243)

下 编 学术会议综述

侵犯著作权犯罪立法问题学术研讨会综述	黄晓亮 刘 科 (305)
一、侵犯著作权犯罪的司法认定问题	(306)
二、合法软件的刑法保护问题	(309)
三、侵犯著作权犯罪的立法完善问题	(311)
内地与香港侵犯版权刑法论坛综述	刘志伟 袁 彬 (340)
一、关于侵犯著作权犯罪的主观目的问题	(341)
二、关于著作权刑事保护的门槛问题	(342)
三、关于侵犯版权行为的司法与行政执法问题	(343)
四、关于侵犯版权的刑法保护与行政、 民事保护的协调问题	(343)
五、关于最终用户持有、使用侵权复制品的问题	(344)
六、关于网上盗版问题	(344)
治理侵犯著作权犯罪刑事对策研讨会综述	刘志伟 张 慧 张 娜 (346)
一、侵犯著作权犯罪的现状、原因与防范对策	(347)
二、侵犯著作权犯罪的立法完善	(352)

附 录

侵犯著作权犯罪研究论著索引	(359)
一、著作	(359)
二、论文	(360)

Contents

目 录

Volume One Monographic Studies

Study on the current situation and cause of the crime of

copyright infringement and the countermeasures Yuan Bin (3)

Comparative study on the crime of copyright infringement Liu Ke (29)

Study on the judicial application of the crime of copyright

infringement Huang Xiaoliang (78)

Study on the judicial application of the sale of

the infringing material Liu Ke (118)

Volume Two Research Reports

Research report on the crime of copyright infringement

in China Zhao Bingzhi, Liu Zhiwei, et al. (167)

Study on the improvement of Chinese legislation of copyright

criminal protection Zhao Bingzhi, Liu Zhiwei, et al. (210)



Volume Three Symposium

Summary of forum on legislative issues of infringing copyright crime	Huang Xiaoliang, Liu Ke (305)
Summary of the forum on criminal protection of copyright in Mainland China and Hongkong	Liu Zhiwei, Yuan Bin (340)
Review of the symposium on criminal countermeasures against the crime of copyright infringement	Liu Zhiwei, et al. (346)

Appendix

Index of works on the crime of copyright infringement	(359)
--	--------------

上 编
专题研究

侵犯著作权犯罪的现状、原因及对策研究

袁 彬*

著作权是知识产权的重要组成部分。从世界范围来看,随着著作权所附随的经济价值的增加,像音像、电影、软件等产业已经成为一国重要的经济增长点。例如,美国 1996 年仅仅其“核心著作权产业”(电影、录音制造、计算机软件等)已经创造了 784 亿美元的产值,占国民生产总值的 3.65%,1997 年达到 4.3%。1996 年,美国著作权产业的出口额达到 601.8 亿美元,在美国历史上首次超过了农业、汽车制造业的出口额,成为美国出口额最高的产业。^①与此同时,侵犯知识产权犯罪是联合国规定的 17 类跨国犯罪中最为严重的犯罪之一^②,侵犯著作权犯罪也就成为当前社会十分关注的、对社会影响重大的犯罪类型。在美国,仅非法使用软件一项,每年就有 75 亿美元的损失。因此了解我国侵犯著作权犯罪的现状和原因,寻找预防侵犯著作权犯罪的对象,对于保护正版,维护著作权人的合法权益,具有积极的现实意义。

* 北京师范大学刑事法律科学研究院讲师、法学博士,中国法学会刑法学研究会学术秘书。

① 参见郑成思主编:《知识产权价值评估中的法律问题》,1~2 页,北京,法律出版社,1999。

② 参见孙万怀:《侵犯知识产权犯罪刑事责任基础构造比较》,载《华东政法学院学报》,1999(2)。



一、侵犯著作权犯罪现状

侵犯著作权犯罪,在我国刑法中,主要涉及的罪名是刑法第 217 条的侵犯著作权罪和第 218 条的销售侵权复制品罪。因此,要了解我国侵犯著作权犯罪的现状,主要是要了解涉及这两个犯罪的状况。

(一) 我国侵犯著作权犯罪的总体状况

侵犯著作权犯罪是侵犯知识产权犯罪的主要类型之一。近些年来,我国侵犯著作权犯罪无论在总量上,还是在犯罪的手段、类型上都有了许多新变化。从总体上看,这些变化的发生,一方面是因为随着经济、社会、文化等方面发展,人们的权利观念有了一些新的变化,权利受到了更多的关注。著作权人的保护意识越来越强,人们也就越来越重视侵犯著作权犯罪的状况。另一方面是因为随着社会的发展,人们越来越重视自己的文化生活、重视娱乐等精神享受,电影、电视、娱乐、书籍等各种著作越来越深入人们的生活,人们对著作的需要越来越大,这为侵犯著作权犯罪提供了广阔的市场。在这些因素的影响下,我国侵犯著作权犯罪在 20 世纪 90 年代以后,有了较大幅度的增长。

据有关统计,1991 年我国《著作权法》实施前,我国侵犯著作权犯罪案件还不足 100 件。1991 年之后,我国侵犯著作权犯罪案件有了较大幅度的增长。1992 年全国法院系统一共受理著作权纠纷案件为 143 件,1993 年为 236 件,比 1992 年上升了 65.03%。1994 年,全国法院系统受理的侵犯著作权案件为 326 件,比 1993 年上升了 38%,1995 年比 1994 年上升了 18%,达到了 385 件。到 1999 年,这个数字是 750 件,比上一年增长 31.4%;2000 年为 963 件。^①

^① 参见高晓莹:《侵犯知识产权犯罪的认定与处理》,152 页,北京,中国检察出版社,1998;《全国法院知识产权案件收结案件情况统计及分析》,载中华人民共和国最高人民法院民事审判第三庭编著:《知识产权审判指导与参考》(第 2 卷),60 页,北京,法律出版社,2001;《全国法院 2001 年上半年审理知识产权案件情况》,载中华人民共和国最高人民法院民事审判第三庭:《知识产权审判指导与参考》(第 3 卷),53 页,北京,法律出版社,2001。



与此同时,我们也可以从我国 20 世纪末、本世纪初侵犯知识产权犯罪的总体情况了解我国侵犯著作权犯罪的基本情况。据有关资料,1998 年以来,全国公安机关共就侵犯知识产权犯罪案件立案 7 874 起。其中,1998 年公安机关立案 500 起,2001 年立案 1 300 起。从案件受理的情况看,2000 年至 2004 年,全国检察机关在 1 539 件侵犯知识产权案件中共逮捕 2 462 人,并将其中 1 500 件案件中的 2 451 名犯罪嫌疑人提起公诉。其中 2002 年—2004 年的逮捕数和提起公诉数比此前三年分别增加了 35.6% 和 75.1%。^① 由于在侵犯知识产权的犯罪案件中,侵犯著作权犯罪是其中的主要部分,因此我们也可以从上述有关知识产权的犯罪案件数量中了解我国这些年侵犯著作权犯罪案件的情况,其总体趋势是逐年上升,并有愈演愈烈的势头。

在 2007 年我们对北京、上海、广东、浙江等地的调查中^②,我们发现,在犯罪数量上,从回收的 1 592 份问卷中,去除 16 个缺失值。在 1 576 份有效回答中,被调查对象所在地区上一年案件发生数在“50 件以下”的有 322 个,有效百分数为 20.4%; 案件发生数在“51~100 件”的有 204 个,有效百分数是 18.8%; 案件发生数在“101 件以上”的有 246 件,其有效百分数是 15.6%。可见,多数地区案件发生数是在 50 件以下。不过尽管如此,全国的侵犯著作权犯罪的形势还是十分严峻的。在调查中,我们将被调查对象对全国侵犯著作权犯罪的形势分为了四组:“很轻微”、“一般”、“比较严重”和“特别严重”。在回收的 1 592 份有效问卷中,去除 17 个缺失值。在 1 575 份回答中,被调查对象认为其所在地区犯罪形势轻微的有 138 人,其有效百分数是 8.8%; 认为一般的有 637 人,有效百分数是 40.4%; 认为比较严重的有 672 人,有效百分数是 42.7%; 认为特别严重的有 128 人,有效百分数为 8.1%。这表明,多数被调查者对其所在地区的

① 参见江伟主编:《知识产权的刑法保护》,15 页,北京,法律出版社,2003。

② 2007 年,北京师范大学刑事法律科学研究院对北京、广东、上海、浙江、江苏等地发放了《关于侵犯著作权犯罪问卷调查表》,并对调查结果进行了统计分析。本文中使用的数据并指明出处的,均来自该统计分析结果。



犯罪形势作中间程度的判断,认为属于“一般”或“比较严重”。

作为一种新型犯罪,侵犯著作权犯罪,除了在总量上呈现一个逐步增长的趋势外。其犯罪的手段、对象和犯罪的主体、社会危害性等方面都存在自己的特点。总的来说,当前我国侵犯著作权犯罪的犯罪手段越来越多样化,从简单的制假、贩假之外,逐渐走向科技化,尤其是随着网络的发展,侵犯著作权犯罪的手段变化更为多元;犯罪的对象也呈现出多样化的特点,已经由以前的文字作品发展为软件、电影、录像、美术作品等;犯罪的社会危害性也逐渐增加,影响逐渐加大;犯罪主体也由单纯的自然人犯罪发展为单位犯罪,由单个人的独立犯罪发展为集团犯罪等。

(二) 我国侵犯著作权犯罪的特点

1. 侵犯著作权犯罪的手段特点

侵犯著作权犯罪的手段可以从多个方面进行分类,如根据刑法规定的犯罪行为方式,可以有制作、复制发行行为和销售行为等;根据行为的智能化程度,可以有智能程度高的行为和智能程度低的行为等。综合来看,我国侵犯著作权犯罪的手段特点体现在以下几个方面:

第一,与制作、出版、复制行为相比,销售侵权复制品的行为是主要的犯罪手段。

在我国刑法中,侵犯著作权犯罪涉及的罪名有侵犯著作权罪和销售侵权复制品罪。从行为手段上看,我国刑法制裁的侵犯著作权犯罪的行为手段包括复制发行行为、出版行为、制造出售行为和销售行为。

但是,在侵犯著作权犯罪的行为手段上,这些行为存在的程度是不同的。从目前的情况下,销售侵权复制品的行为在侵犯著作权犯罪中居于主导地位。据我们2007年对北京、上海、广东、浙江等地的调查发现,在1592份问卷中,去除174个系统缺失值,在1418份问卷中,被调查对象选择制作、复制发行、出版方面的案件的有292人,所占的有效百分数为20.6%;选择销售盗版案件的有582人,所占的有效百分数为41%;选择商业使用盗版案件的有