

Handbook of Copyright
Application and Rights
Protection Knowledge



著作权应用与 维权知识手册

COPYRIGHT

北京市文学艺术界联合会
北京大学法学院/知识产权学院 /编著



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

Handbook of Copyright
Application and Rights
Protection Knowledge

著作权应用与 维权知识手册

COPYRIGHT

北京市文学艺术界联合会
北京大学法学院/知识产权学院 /编著



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

著作权应用与维权知识手册/北京市文学艺术界联合会,北京大学法学院/知识产权学院编著. —北京:北京大学出版社, 2018. 3

ISBN 978-7-301-28918-1

I. ①著… II. ①北… ②北… III. ①著作权法—中国—手册
IV. ①D923. 41-62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 264900 号

- 书 名 著作权应用与维权知识手册
ZHUZUOQUAN YINGYONG YU WEIQUAN
ZHISHI SHOUCHE
- 著作责任者 北京市文学艺术界联合会
北京大学法学院/知识产权学院 编著
- 责任编辑 孙战营
- 标准书号 ISBN 978-7-301-28918-1
- 出版发行 北京大学出版社
- 地 址 北京市海淀区成府路 205 号 100871
- 网 址 <http://www.pup.cn>
- 电子信箱 law@pup.pku.edu.cn
- 新浪微博 @北京大学出版社 @北大出版社法律图书
- 电 话 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027
- 印刷者 三河市北燕印装有限公司
- 经 销 者 新华书店
965 毫米×1300 毫米 16 开本 12.75 印张 160 千字
2018 年 3 月第 1 版 2018 年 3 月第 1 次印刷
- 定 价 40.00 元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子信箱: fd@pup.pku.edu.cn

图书如有印装质量问题,请与出版部联系,电话:010-62756370

编委会名单

编委会主任：张 平

编委会委员：白洪远 陈福洲 陈 希 林土瑞
李 璐 崔亚冰 刘 茫 赵遨天
石 丹

参编单位：如是娱乐法团队

撰 稿：陈胜男 陈 新 狄炎超 范 青
何雪婷 李雨璠 任文倩 王曹翼
王 丹 吴林洋 赵睿璇

序 言

党的十八大以来，广大文艺家和文艺工作者深入生活、潜心创作，推出了一大批反映时代风貌的优秀文艺作品。同时，伴随着社会主义市场经济的快速发展、科学技术的不断升级，特别是网络新媒体的异军突起，文艺创作手段日益创新，文艺作品传播渠道不断拓展，文艺市场活跃程度越来越高，文艺领域知识产权保护形势也愈发严峻。文艺侵权现象时有发生，不仅严重损害了文艺工作者的合法权益，而且破坏了良好的文艺生态，不利于文艺事业健康发展。在这一背景下，做好文艺工作者的维权成为文联工作面临的一项重要课题。

为了进一步提升服务水平，引导首都广大文艺工作者提高维权意识和维权能力，切实保护文艺创作成果，北京市文联于2015年启动《著作权运用与维权知识手册》的编纂工作。该书在北京大学法学院知识产权学院的专业协作下，历时两年编纂完成，对著作权法知识点和相关案例进行了详细梳理。编纂过程中，编委会坚持逻辑清晰、通俗易懂、实用性强的基本原则，将本书分为两个部分。第一部分以问答形式简明扼要地介绍著作权法的基本内容，第二部分以案例评析的形式详细阐释相关法律的具体运用，以便于文艺工作者阅读和使用。

本书的出版问世，是北京市文联贯彻落实习近平总书记在文艺工作座谈会和中国文联十大、中国作协九大开幕式上的重要讲话精神的具体体现，是新形势下履行文联组织“团结引导、联络协调、服务管理、自律维权”新职能的探索尝试，是推进首都文艺维权工作的一项创新性举措。借本书出版之机，希望文联所属

文艺家协会、基层文联组织与广大文艺工作者一起，不断增强文艺维权意识，积极防范著作权侵权行为，运用法律武器维护自身权益。北京市文联也将继续做好法律普及培训、个案咨询服务等维权工作，以此为基础进一步团结凝聚首都文艺工作者，不断增强文联的组织活力、组织向心力、组织吸引力和行业影响力，为首都社会主义文艺事业的繁荣发展贡献力量！

沈 强

2017年8月

（本文作者系北京市文学艺术界联合会党组书记、
常务副主席）

目录

CONTENTS

问 答 解 疑

一 著作权法一般问题	3
1 我们常说著作权,有时候又说版权,两者是一回事儿吗?	3
2 是不是所有的作品都能够得到著作权保护呢?	3
3 具有“独创性”的作品应该是什么样的?	4
4 《著作权法》中的作品有哪些种类?	5
二 谁是著作权人	6
5 我们经常说的作者是指谁? 作者理所当然是著作权人吗?	6
6 取得著作权有哪些方法?	7
7 我把作品版权卖给其他人了,那么其他人会成为著作权 人吗?	7
8 公司法人创作的作品在《著作权法》上是如何规定的?	8
9 为了完成公司下达的任务创作的作品,自己能够享有著 作权吗?《著作权法》对这个怎么规定的?	8
10 法人作品、职务作品有什么区别?	9

11	委托作品和职务作品有什么区别？	10
12	大百科全书的编写者在著作权法上可能享有什么权利？	11
13	什么是合作作品？	12
14	作为合作作者应当满足哪些条件？	13
15	合作作品被侵权，合作作品的作者可以单独提起诉讼 吗？	13
16	如何证明自己是作者？	14
17	哪些作品可以进行著作权登记？	14
18	著作权登记有什么效果？	15
三	著作权人的权利及保护期限	17
19	著作人身权有哪些？	17
20	著作人身权能否通过合同转移？	17
21	我们常说著作人身权不能转移，只能够转移著作财产 权，那著作财产权有哪些？	18
22	著作权可以继承吗？	19
23	修改权和保护作品完整权有什么区别？	20
24	什么是署名权？	20
25	什么是发表权？	21
26	作者去世后，其家人能否发表其作品？	22
27	发行权和发表权有什么区别？	23
28	修改权和改编权有何联系与区别？	24
29	什么是复制权？	24
30	什么是发行权？	25
31	什么是发行权“用尽”？	25
32	什么是出租权？	26
33	著作权法里的“公开”指什么？	26
34	网络空间中复制权和发行权有什么区别？	27

35	什么是信息网络传播权？	27
36	什么是邻接权？	28
37	为什么保护邻接权？	28
38	邻接权的内容是什么？	29
39	作者能够享受多久的著作权？著作权的保护期如何计算？	30

四 著作权的限制

——合理使用与法定许可	31
40 什么情况下可以不经著作权人同意，不支付报酬而直接使用其已经发表的作品？“合理使用”有哪些情形？	31
41 判断是否构成“合理使用”可能考虑哪些因素？	32
42 适当引用应当满足什么条件才不会构成抄袭造成侵权呢？	33
43 什么是免费表演？	34
44 著作权“法定许可”与“合理使用”有什么不同？	34
45 法定许可是否允许“先使用后付款”的行为？	35
46 在作品中创作的角色是否受到著作权法律的保护？	36
47 时事新闻是否受著作权保护？	37
48 时事性文章可以随意转载使用吗？	37
49 广播电台播放他人的小说是否适用广播电台电视台的法定许可？	37
50 教育出版社未经许可将他人作品改编收录进小学语文教材，是否侵犯著作权？	38
51 高考试卷中使用他人作品能否适用法定许可？	38

五	文字作品	39
52	什么是文字作品?	39
53	如何认定文学作品的抄袭?	39
54	认定文学作品实质性相似时,如何正确区分“思想”与“表达”?	40
55	什么是混同原则、场景原则?对认定文学作品抄袭有何影响?	41
六	美术作品	42
56	什么是美术作品?	42
57	什么是图形作品和模型作品?与美术作品有何异同?	42
58	对美术作品的临摹是否构成著作权侵权?	43
59	纪录沙画表演过程的电子视频,能否构成视听作品或美术作品?	43
60	能否不经原作者同意公开陈列竞拍而得的画作?	44
61	版式设计权保护什么?	44
62	对室外艺术品进行临摹、绘画、摄影、录像后,能否以营利为目的使用所获得的复制件或演绎作品?	45
七	摄影作品	47
63	什么是摄影作品?	47
64	新闻照片是否受著作权法保护?	47
65	公益广告中使用的音乐作品或者摄影作品属于合理使用吗?	48
八	民间文学艺术作品	49
66	什么是民间文学艺术作品?	49
67	民间文艺的传承人采用新的形式演绎民间文艺,其成果	

是否享有著作权？	50
九 音乐作品	51
68 什么是音乐作品？	51
69 唱腔受到著作权法的保护吗？	51
70 电影作品配乐的作曲者使用其作品，是否需要征得制片者的同意？	52
71 翻唱他人的歌曲并录制发行能否适用制作录音制品法定许可？	52
72 未经许可录制影视作品的背景音乐是否适用录音制品法定许可？	53
73 什么是音著协的集体管理？怎么收费和授权？作者如何得到授权许可费？	53
十 影视作品	55
74 什么是电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品，以及前者与录像制品的区别？	55
75 电影作品的著作权归谁所有？	56
76 电影作品的制片者如何确定？	56
77 电影、电视剧中的服装、灯饰、背景设计者对其作品享有著作权吗？	56
78 电影、电视导演、编剧享有什么权利？	57
79 编剧协议中委托方可以采取哪些方式控制剧本质量风险？	58
80 制片方拒绝了编剧的剧本，但事后却发现与剧本类似的影视作品播出，编剧该怎么办？	59
81 有人主张制片方备案的剧本大纲侵权，制片方该怎么做？	60
82 离婚时，剧本版权能否进行分割？	61

83	综艺节目的模式是否受著作权法保护？	62
十一	表演者权	63
84	什么是表演者？	63
85	什么是表演者权？	63
86	表演者权与表演权之间有什么区别？	65
87	动物表演受著作权法保护吗？	65
88	魔术表演受著作权法保护吗？	66
十二	信息网络传播权	67
89	什么是信息网络传播行为？	67
90	什么是“避风港原则”？	68
91	通知与“避风港原则”的关系是什么？	68
92	盗版网站未经授权转载我的作品是侵权吗？可以起诉网站承担法律责任吗？	69
93	什么是网络服务提供者的“过错”？	69
94	我通过搜索引擎发现他人未经许可在互联网上使用我的作品，谁应该承担责任？	70
95	停止侵害在网络空间中如何执行？	71
96	微信公众号未经许可转载他人作品是否构成侵权？	71
十三	著作权侵权与维权	73
97	著作权侵权行为有哪些类型？	73
98	在不知情的情况下未经许可使用了他人作品是否构成著作权侵权？	74
99	抄袭在著作权法里指什么？	75
100	如何证明侵权人“接触”过自己的作品？	75
101	法院如何认定“实质性相似”？	76
102	著作权侵权的民事责任有哪些？	76

103	著作权侵权的赔偿数额是如何确定的？	77
104	什么情况下会承担著作权侵权的行政责任？	78
105	著作权侵权的刑事责任有哪些？	79
106	著作权侵权诉讼的法院管辖规则是什么？	80
107	主张著作权侵权的诉讼时效如何计算？	81
108	著作权侵权诉讼中的保全措施有哪些？	81
109	如何申请证据保全？	82
110	如何申请诉前禁令？	83
111	诉讼之外有没有其他解决争议的途径？	84
112	提出上诉有什么程序规定？	84
113	如何申请财产保全？	85
114	与律师签订代理协议时需要注意什么？	86
115	判决书何时生效？	88
116	诉讼费、律师费是由败诉方承担吗？	88

精 选 案 例

一	文学作品	93
1	执笔人不一定享有版权：溥仪自传《我的前半生》合作作品定性纠纷案	93
2	多处雷同，绝非偶然：《圈里圈外》与《梦里花落知多少》抄袭纠纷案	95
3	人物设置雷同不构成抄袭：《地下，地上》与《潜伏》抄袭纠纷案	97
4	篇章结构近似不构成抄袭：吴敬琏传记抄袭纠纷案	100

二	美术作品	102
5	细微之处见真章：“大黄鸭”在著作权法上的地位	102
6	买故事不等于买角色：《大头儿子》人物设计著作权归属 与续集制作权纠纷案	104
7	仅完成本职工作不享有版权：葫芦娃人物设计著作权归 属纠纷案	108
8	无“接触”证据时，实质相似只是巧合：薛华克与燕娅 娅侵害著作权纠纷案	110
三	民间文艺与曲艺作品	113
9	戏种不是作品，戏目才是作品：贵州省安顺市文化和体 育局与张艺谋等署名权纠纷上诉案	113
10	电视台的版权审查义务：孙耀诉中央电视台等著作权侵 权纠纷案	116
11	公证在网络维权中的运用：奇志、大兵诉新浪案	117
四	音乐作品	121
12	司法实践中的不计琐细原则：《命运的承诺》《激情燃烧 的岁月》背景音乐侵权案	121
13	串烧须经授权：大张伟歌曲串烧争议	123
14	通用素材雷同不属于抄袭：《我和你》抄袭纠纷案	125
15	借力版权协会专业鉴定维权：雪碧广告歌抄袭案	127
五	舞蹈作品	129
16	加强署名意识、留存书面证据：舞蹈《土里巴人》复制 权、署名权、修改权纠纷案	129

17	书面协议永远比证词可靠：舞蹈《千手观音》著作权归属纠纷案	131
18	不应割裂比较舞蹈作品：《吉祥天女》与《千手观音》抄袭纠纷案	135
六	戏剧与影视作品	138
19	厘清维权身份，把握权利属性：河北梆子剧表演权、录像制作者权纠纷案	138
20	细读合同条款，警惕默认买断：《我的一个世纪》改编权纠纷案	141
21	具体情节雷同才构成抄袭：《宫锁连城》剧本抄袭案	143
22	在情节中把握人物：视频剧《老男孩》与话剧《再见“李想”》抄袭纠纷案	146
七	著作人身权案例专题	151
23	编剧的“番位”之争：《芈月传》编剧署名权纠纷案	151
24	影视海报上的署名权：郭敬明与乐视影业《爵迹》海报上导演署名权纠纷案	153
25	保护作品完整权：《鬼吹灯》作者天下霸唱诉《九层妖塔》歪曲原作案	154
八	合理使用与法定许可	157
26	情怀与致敬的正确姿势：《80后的独立宣言》海报中怀旧要素的合理使用	157
27	解构与侵权的界限：谷阿莫说电影、《一个馒头引发的血案》等“恶搞”短片引发的争议	160

- 28 制作录音制品法定许可：洪如丁、韩伟与广东大圣文化传播有限公司、广州音像出版社侵犯著作权纠纷案

..... 163

九 侵权与维权的时下新热点 166

- 29 泛娱乐产业链中的 IP 衍生品维权：游戏版《鬼吹灯》二次改编纠纷案 166

- 30 续集拍摄：九夜茴与搜狐《匆匆那年》续集拍摄纠纷案 168

- 31 编剧的保密义务：电视剧《毛泽东》编剧微博“晒剧本”案 170

- 32 著作权登记证书的效力：《富春山居图》剧本抄袭案 172

- 33 文案创意剽窃：女子十二乐坊策划文案商业秘密纠纷案 175

- 34 作品名称遭商标抢注：“娃哈哈”商标权与在先著作权纠纷案 177

- 35 集体管理组织维权：中国摄影著作权协会维权案 179

- 36 向搜索引擎维权：百度 MP3 搜索引擎侵权案 181

WENDA JIEYI

问答解疑