

著作权法原理

ZHUZUOQUANFA YUANLI

汤宗舜 著

知识产权出版社

411

著作权法原理

汤宗舜 著

知识产权出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

著作权法原理/汤宗舜著. —北京: 知识产权出版社,
2005. 5
ISBN 7 - 80198 - 053 - 0

I. 著… II. 汤… III. 著作权法 - 法的理论 - 中
国 IV. D923.411

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 043170 号

内容简介: 本书是以 2001 年修改的《中华人民共和国著作权法》及 2002 年颁布的《中华人民共和国著作权法实施条例》等法规为基础, 系统地说明我国的著作权制度, 并着重说明有关的基本概念、基本原则和基本制度的意义及其实际使用。本书还对著作权相关的国际公约进行了分析、捷说, 并对进一步修改、完善我国著作权法提出了建议。

读者对象: 知识产权领域专业工作人员及关心著作权问题的社会公众。

本书的所有版权受到保护, 未经出版者书面许可, 任何人不得以任何方式和方法复制抄袭本书的任何部分, 违者皆须承担全部民事责任及刑事责任。

著作权法原理

汤宗舜 著

责任编辑: 李琳 王欣

责任校对: 董志英

装帧设计: 杨亮

责任出版: 杨宝林

文字编辑: 常青

知识产权出版社出版、发行

地址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

通信地址: 北京市海淀区蓟门桥西土城路 6 号 邮 编: 100088

http: //www. cnipr. com

邮箱: BJB@cnipr.com

(010) 82000893 (010) 82000860 转 8101

北京白帆印务有限公司印刷

新华书店经销

2005 年 7 月第 1 版 2005 年 7 月第 1 次印刷

开本: 710mm × 965mm 1/16 印张: 21.5 字数: 433 千字

印数: 1 ~ 3 000 册

ISBN 7 - 80198 - 053 - 0/D·262

定价: 42.00 元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

作者简介

汤宗舜 1917 年生，中央大学法律系毕业，英国剑桥大学进修。曾任国务院参事、中国专利局顾问、法律顾问、中国知识产权培训中心名誉教授、专利法研究所名誉所长，获有研究员职称。主要著作，除本书外，有《专利法教程》（已出至第三版）、《专利法解说》（已出修订版）、《知识产权的国际保护》等。主要的合译著作有《奥本海国际法》第一卷第一、二两分册（第九版）、《国际私法》（第二版）、《保护工业产权巴黎公约解说》等。

前 言

本书论述的著作权，按照我国著作权法关于该词的用法，有广狭二义。著作权的狭义，是指作者就其文字、音乐或者艺术作品所享有的权利。人们通常说的著作权，即指此种权利而言。在我国有时又称为版权。但著作权法所述的著作权，有时是指其广义，即不仅指作者就其作品所享有的权利，还包括与著作权有关的权利。后者在知识产权法学中又称为邻接权，即表演者就其表演、录音录像制作者就其录音录像制品、广播电视组织就其播放的节目以及出版者就其出版的图书、期刊的版式设计所享有的权利。

本书的论述是以 2001 年修改的《中华人民共和国著作权法》及 2002 年颁布的《中华人民共和国著作权法实施条例》等法规为基础，系统地说明我国的著作权制度，并着重说明有关的基本概念、基本原则和基本制度的意义及其实际适用。考虑到《保护文学艺术作品伯尔尼公约》基本上是现代世界各国著作权制度的基础，并且我国已经参加该公约，应当遵守该公约以及我国参加的其他有关著作权的国际条约，所以本书的论述时常联系这些条约的规定，以说明我国著作权法一些规定的渊源，或者据以阐述其精神或适用范围。此外，必要时本书还引述某些外国著作权法的有关规定，作为参考。所有这些引用的目的都是为了使读者扩大视野，加深对著作权法的理解。

本书第九章论述著作权的集体管理，原稿是根据著作权法第八条撰写的。在原稿行将付印之前，国务院颁布了《著作权集体管理条例》。为了使本书读者能及时了解我国的著作权集体管理制度，著者重写了第九章全文，将该条例的内容补写进去。此事得到了知识产权出版社编辑同志的大力协助，特此表示感谢。

著作权是知识产权的重要部门之一。对知识产权的保护目前正受到国务院和各主管部门以及各级执法部门的重视，这是好现象。要加强对知识产权的保护，首先需要加强对知识产权有关法律知识的宣传和教育。本书撰写的初衷就是为执法者和广大读者理解著作权法的基本知识和实际适用提供一些帮助。著者水平有限，书中恐有谬误或不当之处，敬请读者惠予指正。

汤宗舜

2005 年 2 月

本书所用简略名称[●]

简略名称	全 称
民法通则	《中华人民共和国民法通则》 (1986 年制定公布)
合同法	《中华人民共和国合同法》 (1999 年制定公布)
著作权法	《中华人民共和国著作权法》 (1990 年制定公布, 2001 年修改)
著作权法实施条例	《中华人民共和国著作权法实施条例》 (2002 年制定公布)
著作权集体管理条例	《著作权集体管理条例》 (2004 年制定公布, 2005 年施行)
伯尔尼公约	《保护文学和艺术作品伯尔尼公约》 (1971 年)
罗马公约	《保护表演者、录音制品制作者和广播组织国际公约》 (1961 年)
录音制品公约	《保护录音制品制作者防止未经许可复制其录音制品公约》 (1971 年)
录音制品公约(日内瓦公约)	《保护录音制品制作者防止未经许可复制其录音制品公约》 (1971 年)
世界著作权公约	《世界著作权公约》 (1971 年)

● 为表述简便起见, 简略名称在本书中不用书名号。

知识产权协定	《与贸易有关知识产权协定》 (1994 年)
WIPO 版权条约	《世界知识产权组织版权条约》 (1996 年)
WIPO 表演和录音制品条约	《世界知识产权组织表演和录音制品 条约》 (1996 年)
伯尔尼公约指南	《保护文学和艺术作品伯尔尼公约指南》 (1971 年巴黎文本)
罗马公约指南	《罗马公约和录音制品公约指南》

目 录

第1章 绪论	(1)
1.1 知识产权	(1)
1.2 著作权和邻接权的概念	(2)
1.2.1 著作权的概念	(2)
1.2.2 著作权的特点	(4)
1.2.3 邻接权的概念	(8)
1.3 著作权和邻接权制度的起源	(9)
1.3.1 著作权制度	(9)
1.3.2 邻接权制度	(10)
1.4 中国著作权制度的沿革	(11)
1.4.1 1949年以前的著作权保护	(11)
1.4.2 人民政权建立以后的著作权保护	(13)
1.5 著作权法的目的	(14)
1.6 著作权和邻接权保护适用的法律	(15)
第2章 著作权法的适用范围	(17)
2.1 引言	(17)
2.2 著作权法适用于哪些人的作品	(17)
2.2.1 中国国民的作品	(17)
2.2.2 外国人的作品	(18)
(1) 缔约国国民的作品	(18)
(2) 非缔约国国民的作品	(19)
(3) 补充标准	(20)
(4) 如何确定对外国人作品给予的保护	(21)
2.3 著作权法适用于哪些人的邻接权客体	(22)
2.3.1 中国国民的邻接权客体	(22)
2.3.2 外国人的邻接权客体	(23)
(1) 表演和录音制品	(23)

(2) 广播电视组织的播放节目	(24)
(3) 版式设计	(24)
2.4 著作权法的追溯效力	(25)
2.4.1 中国国民的作品和邻接权客体	(25)
2.4.2 外国人的作品和邻接权客体	(25)
第3章 著作权法保护的作品	(27)
3.1 引言	(27)
3.2 作品受保护的条件	(27)
3.2.1 作品须具有独创性	(27)
3.2.2 作品须能以某种有形形式复制	(29)
3.3 受保护的作品	(30)
3.3.1 引言	(30)
3.3.2 作品的概念	(31)
3.3.3 原始作品	(31)
(1) 文字作品	(32)
(2) 音乐作品	(33)
(3) 戏剧作品、曲艺作品、舞蹈作品、杂技艺术作品	(33)
(4) 美术作品、摄影作品、建筑作品	(34)
(5) 实用艺术作品的保护问题	(35)
(6) 电影作品和以类似摄制电影的方法创作的作品	(37)
(7) 工程设计图、产品设计图、地图、示意图等图形作品 和模型作品	(38)
(8) 计算机软件	(38)
(9) 民间文学艺术作品	(39)
(10) 法律、行政法规规定的其他作品	(39)
3.3.4 二次作品	(39)
(1) 派生作品	(39)
(2) 汇编作品	(40)
3.3.5 伯尔尼公约规定的其他作品	(41)
3.4 不受保护的作品	(41)
3.4.1 依法禁止出版、传播的作品	(41)
3.4.2 不适用著作权法的主题	(42)
第4章 著作权的归属和取得	(44)
4.1 著作权的原始归属	(44)

4.1.1 作者	(44)
4.1.2 原始归属的一般原则	(45)
4.1.3 派生作品著作权的归属	(46)
4.1.4 合作作品著作权的归属	(46)
4.1.5 汇编作品著作权的归属	(48)
4.1.6 影视作品作品著作权的归属	(48)
4.1.7 职务作品著作权的归属	(50)
4.1.7.1 职务作品的意义	(50)
4.1.7.2 职务作品著作权的归属	(51)
4.1.8 委托作品著作权的归属	(53)
4.2 著作权的取得	(55)
4.2.1 引言	(55)
4.2.2 登记制	(55)
4.2.3 自动保护制	(56)
4.2.4 中国的规定	(57)
4.3 著作权的继承	(57)
第5章 著作权的内容	(59)
5.1 引言	(59)
5.2 著作权的性质	(60)
5.3 著作权是一批独立权利的总称	(61)
5.4 作者人身权	(62)
5.4.1 引言	(62)
(1) 增订人身权的理由	(62)
(2) 与普通人身权的不同	(62)
(3) 法人享受作者人身权的问题	(63)
(4) 侵害作者人身权的救济方法	(63)
5.4.2 发表权	(64)
5.4.3 署名权	(65)
5.4.4 修改权	(66)
5.4.5 保护作品完整权	(67)
5.5 作品财产权	(67)
5.5.1 引言	(67)
(1) 排他性的权利	(67)
(2) 获得报酬的权利	(69)

5.5.2 复制权	(69)
(1) 复制的意义	(69)
(2) 出版	(71)
5.5.3 发行权	(72)
(1) 发行权的意义	(72)
(2) 发行权的用尽	(73)
5.5.4 出租权	(74)
5.5.5 展览权	(75)
5.5.6 表演权	(77)
5.5.7 放映权	(79)
5.5.8 广播权	(79)
5.5.9 信息网络传播权	(81)
5.5.10 摄制权	(82)
5.5.11 改编权	(83)
5.5.12 翻译权	(83)
5.5.13 汇编权	(84)
5.5.14 其他权利	(85)
(1) 注释权	(85)
(2) 追续权	(85)
5.6 著作权的保护期	(87)
5.6.1 作者人身权的保护期	(87)
5.6.2 作品财产权的保护期	(88)
(1) 一般作品的保护期	(88)
(2) 电影作品和摄影作品的保护期	(89)
(3) 不具名作品和化名作品的保护期	(90)
5.6.3 进入公用领域作品复制品的流通	(90)
5.6.4 付费公用领域	(91)
5.7 对著作权的限制	(91)
5.7.1 引言	(91)
5.7.2 对著作权限制的原则	(92)
5.7.3 对著作权的各种限制	(93)
5.7.3.1 合理使用	(94)
(1) 为个人学习、研究、欣赏而使用作品	(94)
(2) 为介绍、评论而引用作品	(95)

(3) 报道新闻时再现或引用作品	(96)
(4) 使用其他媒体的时事性文章	(97)
(5) 发表在公众集会上的讲话	(97)
(6) 为教学或科研而翻译或复制作品	(98)
(7) 为执行公务而使用作品	(99)
(8) 图书馆等复制本馆收藏的作品	(99)
(9) 免费表演作品	(99)
(10) 对公共场所艺术作品的合理使用	(100)
(11) 将汉语言文字作品译为少数民族语言文字作品	(100)
(12) 将作品改成盲文出版	(101)
5.7.3.2 法定许可	(101)
(1) 为编写义务教育教材使用作品	(101)
(2) 报刊之间相互转载或摘登作品	(102)
(3) 录制他人已经录制为录音制品的音乐作品	(103)
(4) 广播电台、电视台的播放节目	(104)
第6章 著作权的许可使用和转让	(106)
6.1 引言	(106)
6.2 著作权的许可使用	(107)
6.2.1 引言	(107)
6.2.2 隐含的使用许可	(108)
6.2.3 许可合同的类型	(109)
6.2.4 许可合同的形式要求	(109)
6.2.5 许可合同的主要内容	(110)
6.3 著作权的转让	(115)
6.3.1 引言	(115)
6.3.2 著作权转让合同的形式要求	(115)
6.3.3 著作权转让合同的主要内容	(116)
6.4 著作权的许可使用和转让的区别	(119)
6.5 著作权的许可使用和转让的抵触	(120)
第7章 邻接权	(122)
7.1 引言	(122)
7.2 邻接权和著作权的关系	(122)
7.3 邻接权和国际条约的关系	(123)
7.4 表演者的权利	(124)

7.4.1 表演者的意义	(124)
7.4.2 表演不能损害作品的著作权	(125)
7.4.3 表演者对其表演享有的权利	(125)
7.4.3.1 表演者的人身权	(125)
(1) 表明表演者身份权	(125)
(2) 保护表演完整权	(126)
7.4.3.2 表演者的财产权	(126)
(1) 现场播放权	(126)
(2) 录音录像权	(127)
(3) 复制权	(127)
(4) 发行权	(128)
(5) 信息网络传播权	(128)
7.4.4 表演者权利的保护期	(128)
7.5 录音录像制作者的权利	(129)
7.5.1 定义	(129)
7.5.2 录音或录像不得损害作品的著作权	(129)
7.5.3 录音或录像应与表演者订立合同	(130)
7.5.4 录音或录像制作者对录音录像制品所享有的权利	(130)
(1) 复制权	(130)
(2) 发行权	(130)
(3) 出租权	(130)
(4) 信息网络传播权	(130)
7.5.5 录音录像制作者权利的保护期	(131)
7.5.6 被许可人不得损害著作权人、表演者的权利	(131)
7.6 广播电视组织的播放节目	(132)
7.6.1 播放节目不得损害他人的著作权和其他权利	(132)
7.6.2 广播电视组织对其播放节目享有的权利	(133)
(1) 转播其播放的广播、电视节目的权利	(134)
(2) 录制其广播电视节目的权利	(134)
(3) 复制音像载体的权利	(134)
7.6.3 广播电视组织权利的保护期	(135)
7.7 出版者的版式设计权	(135)
7.8 对邻接权的限制	(135)
7.8.1 引言	(135)

7.8.2 合理使用	(136)
7.8.3 法定许可	(137)
第8章 著作权的保护	(138)
8.1 引言	(138)
8.2 著作权的保护范围	(139)
8.3 各个权利可以分别受到侵犯	(142)
8.4 侵犯著作权的行为	(142)
8.4.1 引言	(142)
8.4.2 承担民事责任的侵权行为	(143)
8.4.3 承担民事、行政或刑事责任的侵权行为	(146)
8.5 著作权侵权的判定	(150)
8.5.1 侵权行为须发生在中国境内	(150)
8.5.2 侵权行为人不需有故意或过失	(153)
8.5.3 侵权作品须与著作权作品相同或实质上相同	(154)
8.5.4 侵权作品和著作权作品须有因果联系	(155)
8.6 对侵犯著作权的民事救济	(156)
8.6.1 引言	(156)
8.6.2 有权起诉的人	(157)
8.6.3 受理诉讼的人民法院	(158)
8.6.4 诉前保全措施	(158)
(1) 停止侵权行为和保全财产	(158)
(2) 保全证据	(159)
8.6.5 举证责任的特别规定	(160)
8.6.6 承担民事责任的方式	(162)
8.6.7 对被告的赔偿	(164)
8.6.8 诉讼时效	(164)
(1) 最高人民法院的解释	(164)
(2) 超过时效期间的起诉	(165)
(3) 诉讼时效制度的理由	(165)
(4) 在著作权人和社会公众利益之间保持平衡	(166)
8.7 对侵犯著作权的行政查处	(166)
8.8 对侵犯著作权的刑事处罚	(168)
8.8.1 侵犯著作权罪	(168)
8.8.2 销售侵犯著作权作品复制品罪	(169)

第9章 著作权的集体管理	(170)
9.1 引言	(170)
9.2 著作权集体管理组织	(171)
9.2.1 设立著作权集体管理组织的条件	(171)
9.2.2 申请设立著作权集体管理组织的程序	(173)
9.2.3 著作权集体管理组织的性质	(173)
(1) 著作权集体管理组织是社会团体	(173)
(2) 著作权集体管理组织是非营利性组织	(173)
(3) 著作权集体管理组织在业务管理方面是具有独占性 的组织	(174)
9.2.4 著作权集体管理组织的任务	(175)
9.3 著作权集体管理活动	(175)
9.3.1 接受著作权集体管理的授权	(175)
(1) 签订著作权集体管理合同	(175)
(2) 著作权集体管理合同的主要内容	(176)
(3) 著作权集体管理合同的终止	(177)
9.3.2 许可他人使用作品、录音录像制品等	(177)
(1) 许可使用合同的主要内容	(177)
(2) 许可使用合同对权利人的效力	(178)
9.3.3 使用费的收取和转付	(178)
9.3.4 建立权利信息查询系统	(179)
9.3.5 外国人著作权的集体管理	(179)
9.4 对著作权集体管理组织的监督	(180)
9.4.1 国家行政机关的监督	(180)
9.4.2 会员大会掌握著作权集体管理组织的决策权	(181)
9.4.3 保障权利人利益的具体措施	(182)
9.4.4 规范著作权集体管理组织的管理活动	(182)
9.4.5 使用者和其他个人、组织的监督	(183)
9.5 对违反著作权集体管理条例规定行为的处理	(184)
第10章 著作权的国际保护	(186)
10.1 引言	(186)
10.2 保护文学和艺术作品伯尔尼公约	(187)
10.2.1 引言	(187)
10.2.2 伯尔尼公约的目的	(188)

10.2.3 伯尔尼公约的基本原则	(188)
(1) 国民待遇原则	(188)
(2) 自动保护原则	(189)
(3) 著作权独立原则	(189)
10.2.4 作品的起源国	(190)
10.2.5 受保护的作品	(191)
10.2.6 享受伯尔尼公约保护的条件的条件	(192)
10.2.7 保护的受益人	(194)
10.2.8 作者的精神权利	(194)
10.2.9 作者的经济权利	(195)
(1) 翻译权	(195)
(2) 复制权	(195)
(3) 公开表演权	(195)
(4) 广播权	(196)
(5) 公开朗诵权	(197)
(6) 改编权	(197)
(7) 录制权	(197)
(8) 电影权	(197)
(9) 追续权	(198)
10.2.10 权利的保护期	(199)
(1) 精神权利	(199)
(2) 经济权利	(199)
10.2.11 对权利的限制	(200)
(1) 在某些特殊情形下的复制	(200)
(2) 某些有限的合理使用	(200)
(3) 强制许可	(201)
(4) 翻译权的10年保留	(201)
10.2.12 伯尔尼公约的追溯效力	(202)
10.2.13 对发展中国家的优惠	(202)
(1) 翻译强制许可	(202)
(2) 复制强制许可	(203)
10.3 世界著作权公约	(203)
10.3.1 引言	(203)
10.3.2 世界著作权公约的基本原则	(204)

(1) 国民待遇原则	(204)
(2) 非自动保护原则	(205)
(3) 著作权独立原则	(205)
10.3.3 受保护的作品	(206)
10.3.4 著作权主体	(206)
10.3.5 著作权的内容	(207)
10.3.6 作品的保护期	(207)
10.3.7 世界著作权公约没有追溯的效力	(208)
10.3.8 世界著作权公约对发展中国家的优惠待遇	(209)
10.4 保护表演者、录音制品制作者和广播组织国际公约	(209)
10.4.1 引言	(209)
10.4.2 罗马公约与著作权条约的关系	(210)
10.4.3 “表演者”等的定义	(210)
10.4.4 国民待遇	(210)
10.4.5 罗马公约规定的保护	(212)
10.4.6 罗马公约保护的例外	(213)
10.4.7 罗马公约保护的期限	(213)
10.4.8 罗马公约的追溯效力问题	(214)
10.5 保护录音制品制作者禁止擅自复制其录音制品公约	(214)
10.5.1 引言	(214)
10.5.2 取得保护的条件	(215)
10.5.3 保护的範圍	(215)
10.5.4 给予保护的方式	(216)
10.5.5 对保护的限制	(216)
10.6 与贸易有关的知识产权协定	(216)
10.6.1 引言	(216)
10.6.2 总则和基本原则	(217)
(1) 成员义务的性质和范围	(217)
(2) 国民待遇	(217)
(3) 最惠国待遇	(218)
(4) 关于获得或者维持保护的多边协定	(219)
(5) 权利利用尽	(219)
(6) 目标	(219)
(7) 原则	(220)