

国际信息政策 法律比较

Comparison of International
Policies and Laws on
Information

主编/蒋坡

法 律 出 版 社

国际信息政策 法律比较

Comparison of International
Policies and Laws on
Information

主编/蒋坡

法律出版社



图书在版编目(CIP)数据

国际信息政策法律比较/蒋坡著. —北京:法律出版社,2001.6
ISBN 7-5036-3415-4

I. 国... II. 蒋... III. ①信息技术—科技政策—对比研究—中国、西方国家②信息技术—科学技术管理—行政法—对比研究—中国、西方国家 IV. G322.0

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2001)第 26156 号

出版·发行/法律出版社
责任印制/李跃
印刷/北京市宏伟胶印厂
开本/A5

经销/新华书店
责任校对/杨昆玲
印张/18.25 字数/478 千

版本/2001年7月第1版

2001年7月第1次印刷

社址/北京市西三环北路甲105号科原大厦A座4层(100037)

网址/www.lawpresschina.com

电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn

电话/88414899 88414800(发行部) 88414121(总编室)
88414933 88414934(读者服务部)

出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-3415-4/D·3132

定价:33.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

前 言

当迎接新世纪到来的钟声敲响时,人类已经站在了信息化时代的大门口。当昂首阔步迈入信息化的时代时,人们普遍意识到信息网络技术和信息政策法律已经成为人类在信息化社会中赖以生存和发展所必不可少的基本要素。当信息网络技术正以前所未有的速度飞速进步不断向前发展时,整个社会对人类的信息行为规范和信息活动规则的期待和渴求,催动着以各国的信息政策法律环境为基本内容的全球信息政策法律环境的建设和发展。

环顾当今信息世界,以美国和欧盟诸国为代表的经济发达国家在信息化的领域内总体上领先于其他国家,基本形成了有利于信息化发展的政策法律环境,促进信息产业的发展壮大,同时又积极制定有关的国际规则,以建立有利于其进一步飞速发展的国际经济新秩序。众多发展中国家不甘落后,奋起直追,以其有限的资源争取网络虚拟环境的强国地位,积极参与信息社会环境中世界市场的再分配。回首我国,作为发展中国家,犹如一头苏醒前的雄狮,全国范围内的信息化进程正处于萌芽状态,但是,在新世纪里我们同样要紧紧跟上时代的步伐,毫不犹豫地迅猛向前发展,这是整个人类社会文明进步所赋予我们的不可推卸的历史使命。

我们要在国家信息化发展的初创时期,尽快构筑符合我国国情、并与国际规则接轨的政策导向体系和法律体系,进一步完善国家的法律环境,促进和规范国家信息化的发展。尽管目前存在着观念陈旧、基础薄弱、资源匮乏、缺乏经验等等困难,但是我们仍然要在信息

化的网络虚拟空间中创设和构建人类历史上从未有过的特殊的政策法律环境。他山之石,可以攻玉。我们可以从透视先进国家和周边国家的政策法律入手,通过比较分析,了解各国政策法律环境的主要内容,从中汲取有益的经验教训,用以指导我国相应的政策法律环境的建立和完善。

1999年10月,上海市人民政府信息化办公室(原上海市国民经济和社会信息化领导小组办公室)经过公开招标,成立了“欧美中信息政策法律环境比较研究”课题组,以中标单位上海大学法学院为主,并且邀请了复旦大学、上海交通大学、上海电视大学、上海社会科学院信息所、法学所、上海市信息办等高等院校和科研院所从事信息化法制建设研究的专家教授学者,共同参与研究。经过大家一年多的努力,课题组完成了九份专题报告,达到了预期的目标。此后,我们又在该课题研究的基础上经过进一步地补充、修改和提炼,几易其稿,现在奉献给广大读者。我们希望有更多的有志于信息政策法律研究的同志,共同为我国的信息政策法律环境的建设作出贡献。

本书共分为九章,其中绪论和第一章由蒋坡撰写,第二章由王德华和何乃刚共同撰写,第三章由朱国华撰写,第四章由芦琦撰写,第五章由魏来和卢国阳共同撰写,第六章由蔡航撰写,第七章由符望撰写,第八章由陆飞和谢守奋共同撰写,第九章由方泉撰写。全书由蒋坡、陈潜统稿并审定。此外,本书所用的国内外资料的汇集、整理由彭春萍负责。

本书在撰写和出版的过程中,得到了上海市人民政府信息化办公室政策法规处的指导,得到了上海大学法学院的大力支持,同时也得到了法律出版社张波先生的具体帮助和指导,在此一并表示感谢!囿于种种原因,本书难免存在不妥之处,还有些问题值得作进一步地探索和深入地研究,敬祈读者原谅。

蒋坡

2001年2月

目 录

绪论	1
第一章 国际信息政策法律环境综述	13
第一节 国际信息政策法律环境概述	13
一、各国信息化发展政策环境概述	14
二、国际信息法律环境概述	20
第二节 国际信息政策法律环境比较概述	40
一、国家信息基础设施建设的政策法律环境比较	40
二、信息产业发展的政策法律环境比较	45
三、信息服务和信息应用的政策法律环境比较	52
四、信息安全保障的政策法律环境比较	55
五、电子商务管理的政策法律环境比较	60
六、知识产权保护的政策法律比较	64
七、网络个人隐私保护的政策法律比较	66
八、网络犯罪预防与惩治的政策法律比较	69
第三节 国际信息化的发展对我国信息化建设的启示	71
一、我国信息化的政策法律环境建设的探索	71
二、我国城市信息化的政策法律环境建设的探索	75
第二章 国家信息基础设施建设的政策法律环境比较	81
第一节 国家信息基础设施的定义综述及历史发展回顾	81

一、国家信息基础设施的定义综述·····	81
二、国家信息基础设施的创立和发展概要·····	85
三、从国家信息基础设施到全球信息基础设施·····	86
第二节 发展国家信息基础设施的政策与法律原则比较·····	90
一、各国发展国家信息基础设施的主要政策措施概要·····	90
二、相关国际组织在信息基础设施建设方面的努力与 贡献·····	93
三、发展国家信息基础设施的基本原则分析·····	98
第三节 各国发展国家信息基础设施的目标与模式·····	108
一、美国、加拿大的宏观管理和自由放任发展模式 和目标·····	108
二、日本、韩国、新加坡等中观产业干预国家信息基础 设施发展模式·····	111
三、欧洲工业化国家信息基础设施发展模式及前景·····	115
第四节 欧美各国促进国家信息基础设施建设的规划 分析比较·····	118
一、美国国家信息基础设施规则建设计划·····	118
二、英国跨世纪信息化计划纲领·····	121
三、法国政府的“社会信息化”行动纲领·····	122
四、德国拥抱因特网计划·····	124
第五节 我国国家信息基础设施建设的现状、规划 和建议·····	126
一、中国国家信息基础设施的规划和现状·····	126
二、中美欧“数字鸿沟”越拉越大，中国信息化水平仍 处于初级阶段·····	128
三、中国国民经济信息化面临的主要难题·····	134
四、他山之石，可以攻玉·····	136

第三章 信息产业的政策法律环境比较研究·····	140
--------------------------	-----

第一节 信息产业政策法规法律环境综述·····	140
一、信息产业发展政策法规法律环境的历史沿革和影响·····	140
二、国外信息产业发展政策法规法律环境综述·····	141
三、我国信息产业发展政策法规法律环境综述·····	143
第二节 各国信息产业发展模式比较·····	145
一、信息产业的基本分类·····	145
二、当前全球信息产业的竞争态势和发展趋势·····	146
三、国外信息产业发展模式的比较·····	147
四、我国信息产业发展的追赶超越的基本模式·····	149
第三节 信息产业组织政策法律的比较研究·····	149
一、科技型中小企业扶持推进的政策法律研究·····	149
二、网络产业放松规制的政策法律研究·····	156
三、高科技园区的政策法律研究·····	162
第四节 信息产业发展中政府作用的政策法律研究·····	165
一、信息产业发展中的政府管理与服务的政策法律 研究·····	166
二、国外电子政府的政策法律研究·····	172
三、外国国家创新系统建设的政策及法律·····	178
四、发展我国电子政府和推进我国国家创新体系的 政策法律·····	185
第五节 技术创新的政策法律比较研究·····	187
一、发达国家立法高度重视运用激励手段推进技术 创新·····	187
二、发达国家高度重视信息高速公路立法·····	197
三、我国的现状与对策·····	198
第六节 信息产业风险投资政策法规法律研究·····	200
一、风险投资概述·····	200
二、风险投资的政策和法律驱动:国外的经验·····	201
三、发展我国风险投资的政策和法律选择·····	204

第七节 对上海信息产业发展的借鉴与启示·····	207
一、全面认识上海作为国际性大都市的信息产业的 战略发展模式·····	208
二、全面放松产业规制,扶持中小企业在竞争中蓬勃 发展·····	208
三、重点定位发展数字化高新技术园区,积极完善风 险投资法制·····	209
四、全面实施电子政府工程,配套政府体制改革,积极 推进电子政府·····	209
五、以政府为主体,全面推进上海大都市创新体系与 法制建设·····	210
六、发挥政府和民间两个积极性,大力推进企业技术 创新制度的设计与实施·····	210
七、全面推进信息产业人才高地建设,完善人才开发、 使用、培养的法治·····	210
第四章 信息服务与信息应用政策法律环境比较研究 ·····	211
第一节 信息服务与信息应用的政策法律环境综述 ·····	211
一、信息服务与信息应用的一般概述·····	211
二、信息服务与信息应用的分类界定·····	212
三、各国信息服务与信息应用的政策法律环境建设综 述·····	215
第二节 信息服务与信息应用产业政策和法律保障的 比较 ·····	221
一、各国信息服务产业发展的起点、定位、重心和总体 趋势的综合比较·····	221
二、关于各国现行信息服务与信息应用的基本产业 模式比较·····	222
三、关于各国信息服务与信息应用产业的政策分析	

比较	223
四、各国信息服务与信息应用产业的法律保障的 综合分析比较	229
第三节 ISP、ICP 等信息服务业发展的政策法律比较	233
一、ISP 等信息服务商的概念释义及总体介绍	233
二、各国 ISP 等信息服务的政策法律比较	234
三、ISP/ICP 等在线服务商的侵权司法责任的具体 比较	240
第四节 信息数据库建设与发展的政策法律环境比较	246
一、数据库的概要介绍、分类及特点分析	246
二、关于各国数据库建设与发展的政策比较	247
三、各国数据库建设与发展的法律保护的比较	248
第五节 借鉴与启示	250
一、外国信息服务与信息应用政策法律环境的 经验教训对我国的启示	250
二、我国信息服务与应用产业政策法律环境建设的 思考与建议	253
第五章 信息安全保障政策法律环境比较研究	260
第一节 信息安全保障政策法律环境的综述	260
一、信息安全概况与综述	260
二、各国关于信息安全的研况	262
三、信息安全的内涵	265
四、各国关于信息安全保障的政策和立法的综述	268
第二节 国家信息安全保障的政策法律环境的比较	279
一、我国政府上网工程与国家政治的信息安全保障	279
二、美国政府的信息安全保障措施	281
三、各国建立全方位专门工作机构的信息安全保障 措施	286

四、从宏观决策看中美信息安全产业的发展	288
五、政治、经济和社会其他方面信息安全的法律保障	289
第三节 信息技术安全保障的政策法律环境比较	293
一、信息技术标准安全的政策法律环境比较	293
二、密码技术安全保障的政策法律环境比较	303
第四节 借鉴与启示	307
一、关于我国信息安全保障政策法律环境建设的思考 与建议	307
二、上海的信息安全保障政策法律环境建设应适应 国家信息化建设的需要	315
三、加入 WTO 后,我国信息安全所面临的挑战	317
第六章 电子商务管理政策法律比较研究	320
第一节 电子商务政策法律环境综述	320
一、美国电子商务政策法律综述	320
二、欧盟电子商务政策法律综述	324
三、中国关于电子商务的政策法律综述	327
四、各国电子商务总体政策法律比较	329
第二节 电子签名与数字认证政策法律环境比较研究	332
一、电子签名法的互动与趋同趋势	334
二、电子签名法在美国的演进历程	336
三、欧盟的电子签名指令	338
四、我国拟订中的电子签名与认证机构立法	339
五、各国认证机构监管制度比较研究	344
第三节 消费者保护政策法律环境比较研究	352
一、美国的消费者保护政策法律	352
二、欧盟的消费者保护政策法律	355
三、我国的消费者保护政策法律	357
第四节 税收政策法律环境比较研究	359

一、美国的税收改革思路	360
二、欧盟的增值税改革方向	363
三、中国可能的电子商务税收改革	363
第五节 上海发展电子商务政策法律环境完善建议	364
第七章 网络知识产权保护政策法律比较研究	369
第一节 网络知识产权保护概述	369
第二节 互联网与专利制度	370
一、互联网给专利制度首先带来的是软件的专利保护 问题	371
二、互联网给专利制度带来的第二个问题是商业运作 方法引起的专利之争	375
三、互联网给专利制度带来的另外一个问题是,它使 得各国的专利申请制度更容易产生冲突	377
四、结论	378
第三节 域名政策与抢注纠纷	379
一、域名的概念	379
二、域名的作用与价值	379
三、域名的注册	380
四、域名争议以及抢注行为	382
五、域名注册及争议解决政策的立法比较	385
第四节 互联网与版权保护	397
一、互联网带给版权制度的新旧问题	397
二、如何依据现有版权法律保护网络环境下的作品	398
三、互联网服务提供者在版权法中的地位与责任	407
四、链接所引发的法律问题	415
第八章 网络个人隐私保护政策法律比较研究	424
第一节 网络隐私保护通论	424

一、隐私和网上隐私权	424
二、网络隐私保护的主体和内容	428
三、个人资料隐私保护的发展	431
四、关于网络隐私保护的模 式	432
五、网络隐私保护的基本原则	434
第二节 美国的网络隐私保护	442
一、美国的电子商务和消费者的隐私保护	442
二、美国网络隐私保护的基本政策及其现状	443
三、美国网络隐私保护行业自律的表现形式	448
四、美国儿童在线隐私保护法(COPPA)及其执行条 例	458
五、美国儿童网络隐私保护法的案例分析	461
六、美国国会提出的关于网络隐私保护的议案简述	464
七、美国在线隐私保护的最新发展及其影响	467
第三节 欧盟对网络个人隐私的保护	469
一、欧盟指令的内容简述	470
二、对于欧盟指令的评述	475
三、欧盟指令第 25 条所指充分保护的官方评估标准	479
第四节 结语	482
第九章 计算机犯罪预防与惩治的政策法律环境比较	483
第一节 各国关于计算机犯罪预防与惩治政策法律环 境综述	483
一、各国关于计算机犯罪概念和种类的界定	483
二、计算机犯罪预防体系的基本模式	488
三、各国关于计算机犯罪刑事立法的基本模式和主 要特点	491
第二节 各国针对计算机的犯罪及相关刑事立法比较	497
一、各国针对计算机犯罪的概况	497

二、各国关于针对计算机犯罪的刑事立法	499
第三节 各国关于利用计算机的犯罪的刑事立法的比较	515
一、关于利用计算机实施欺诈、盗窃或其他非法牟利 犯罪的刑事立法	516
二、各国关于利用计算机进行色情犯罪的刑事立法	518
三、关于利用计算机实施其他犯罪的立法	521
第四节 研究与借鉴	522
一、相关刑事实体法的比较研究	522
二、相关刑事程序法的比较研究	532
三、立法模式的比较研究	533
四、关于计算机犯罪的刑事立法的发展展望	534
五、对国际合作的必要性的认识	539
附 录	542
一、国内外有关的政策与法律目录	542
二、信息技术安全标准目录	547
三、参考网址	556
主要参考文献	559

绪 论

(一)

当迎来新世纪的曙光时,我们发现人类社会已经站在了信息社会的大门口。

人类社会的信息化是人类历史演进的必然选择和必然结果。人类社会的发展与进步主要取决于生产力和生产关系这两个因素之间既相互适应又相互矛盾的相互作用的过程,其中生产力因素是起主导作用的。在实践中,劳动者通过利用生产工具作用于劳动的对象发挥其主导作用,当劳动者本身的能力暂时停滞在某一水平时,且作用于同样的劳动对象时,社会进步的奥秘在根本上就主要取决于生产工具的进步。生产工具是劳动者利用其自身的体力或智力能力对特定的自然资源和社会资源的认识、选择、改造和创制的结果。劳动者对资源的利用能力决定了其所可能改造或者创制的生产工具,同时也决定了其所孕育的社会生产力,最终将不可避免地决定人类社会形态的时代特质。人类社会的发展史无可辩驳地证实了这一客观规律。人类社会的发展与进步具体表现为对特定的资源内容以不同的工具形式不断连锁反应的运动过程,其中特定的资源内容可分为物质资源、能量资源和信息资源等三种基本形式。最初,劳动者将物质资源加工成材料,构造了生产工具的形体,得到了人力工具,这是原始的初级工具;进而,劳动者又将能量资源转换成动力,为人力工具注入了活力,使其经过飞跃变成了动力工具,这是先进的高级

工具;如今,劳动者又将各种形式的信息经过收集、整理,提炼成知识,更进一步在原有的动力工具的基础上生成了智慧的头脑和灵魂,完成了从动力工具向智能工具的飞跃。大约 200 万年以前,人类的祖先开始利用物质资源制造了以刀、斧、锄等为主要形式的人力工具,促进了农业社会生产力的形成和发展,使得人类社会从游牧社会演变到农业社会,开始了“农业化”的进程。将近 200 年以前,近代工业革命使得人类学会了对能量资源的利用,制造出以蒸汽机为代表并以此为内核的动力工具,促进了工业社会生产力的成长,引导了人类社会从“农业化”向“工业化”的飞跃,并且开始了“工业化”的进程。20 世纪中叶,人类开始利用信息资源创制了以电子计算机为标志的智力工具,形成了“第三次浪潮”,导致了信息社会生产力以前所未有的速率迅速地崛起和发展,在大多数国家还尚未完成从“农业化”向“工业化”的转型,占人类劳动力总量绝大多数的社会成员还仅仅处于孜孜以求地对“工业化”的认识、体验和追求的情况下,信息技术的进步和发展,再加上少数工业发达国家的推波助澜,毫不留情地推动了人类社会的第三次飞跃,开始了“信息化”的进程。这一历史事实揭示了人类社会从物质到能量再到信息的资源利用的演进过程的客观规律,同时也揭示了社会的信息化是人类历史发展的必然进程,是不依人们意志为转移的必然选择,是社会进步的必然结果。

社会的信息化是现代人类社会进步和发展的基本支柱和平台。信息化使人类社会的经济形态发生了根本性的变化,千百年来传统的以物质产品的生产、分配、流通和消费为基本特征的物质型商品经济,逐步向现代化的以信息产品的生产、交换、利用和消费为主导特征的信息型知识经济的转轨,构成了有史以来最深刻最伟大的转变,为人类社会摆脱因为过分依赖物质资源和过分滥用能量资源而陷入一系列生存危机的困境提供了根本的出路。社会环境的信息化,人类生存的数字化,再加上广大社会成员普遍掌握和使用基于信息技术的智力工具,充分开发和利用信息资源,势必在更大程度上强化人类认识世界的能力,同时也极大地增强了人类改造世界和优化世界

的能力,一个以人主导决策、人机充分合作的崭新的生产方式将在信息化的进程中逐步成为现实。信息技术将作为有史以来人类社会最先进最强大的生产力的代表,驱策有史以来人类社会最为有效也最为科学的社会关系的形成,使得人类能够在最少物质和能量资源的消耗和利用的基础上产生更大的效益,最终使人类的生存和发展在以社会信息化为基础的平台达到前所未有的更高层次的均衡和进步,并且导向最终的理想境界。

信息化社会的存在和发展的基本标志是人类绝大多数成员共同平等地享有信息技术的应用和服务。信息技术是信息社会的基础技术和核心技术,同时也是主要的标志技术,它的表现形式及其应用将直接规定了信息化社会的基本形态。当信息技术的应用还仅仅只表现为计算机单机形式时,或用作工程计算、或用作工业控制、或用作科学管理、或用作其他,它所反映的仅仅只是传统的工业技术在微电子领域内的进步和发展,人们对它的认识也仅仅局限于一种神秘的高级工具的诞生和应用,其作用主要在于充实工业技术体系,完善人类的工业社会;随着信息技术的应用开始表现为计算机系统以及更进一步表现为计算机网络等多种有机结合的形式时,它的具体作用在原有的基础上不断地扩展到社会生活的几乎所有的方面,并且无孔不入地渗入人类生存和发展的各个领域,它的无与伦比的性能不但强烈地冲击着千百年来所形成的传统习惯和思维定势,而且又为人们展示了一个前所未有的光明灿烂的前景,引人入胜,人们开始逐步领悟到了一个人类历史上从未有过的崭新的社会形态的生成,人类开始要跨入信息化的社会。毫无疑问,由于国际计算机互联网络的推动,以美国率先提出的国家信息基础设施(NII)的建设和应用为先导,不但激发了欧盟等工业发达国家以及一些较为发达的发展中国家的关于建设国家信息基础设施的积极性,而且使得信息化很快成为人类社会的基本共识和共同追求的目标,又进一步酿成了世界各国几乎一致的发展纲领和行动策略,由此带动了全球信息基础设施(GII)的拓展,带动了以全球经济一体化为主要内容的全球信息化