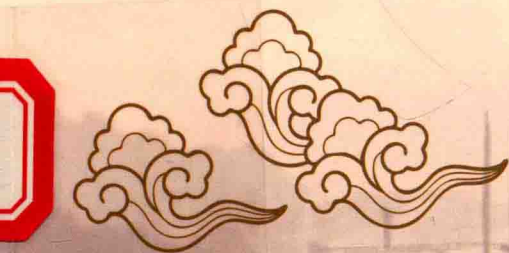


署名权异化研究

邬跃 著

高等教育出版社



署名权异化研究

Shumingquan Yihua Yanjiu

邬跃 著

高等教育出版社·北京

内容简介

本书从作品署名存在的问题入手,提出署名权异化概念,聚焦署名权异化问题,归纳提炼署名权异化现象,探讨其产生的原因、存在的弊害以及规制的对策建议,以期对署名权问题从理论层面正本清源、从实践层面强化规范,为作者个体之私权及社会之公益提供保障。

全书包括六部分内容:从署名到署名权、署名权异化的界定、署名权异化的表现形式、署名权异化的原因探究、署名权异化的弊害分析、署名权异化的规制,并提出了署名规范条例建议稿。

本书可供从事法学、出版学相关工作人员和爱好者阅读、学习。

图书在版编目(CIP)数据

署名权异化研究 / 邬跃著. -- 北京: 高等教育出版社, 2017. 2

ISBN 978-7-04-046808-3

I. ①署… II. ①邬… III. ①署名权-研究 IV. ①D913.404

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 281849 号

策划编辑	贾瑞武	责任编辑	杨 鸣	封面设计	张 志	版式设计	马 云
责任校对	吕红颖	责任印制	赵义民				

出版发行	高等教育出版社	网 址	http://www.hep.edu.cn
社 址	北京市西城区德外大街 4 号		http://www.hep.com.cn
邮政编码	100120	网上订购	http://www.hepmall.com.cn
印 刷	北京盛通印刷股份有限公司		http://www.hepmall.com
开 本	787mm×1092mm 1/16		http://www.hepmall.cn
印 张	16	版 次	2017 年 2 月第 1 版
字 数	170 千字	印 次	2017 年 2 月第 1 次印刷
购书热线	010-58581118	定 价	35.40 元
咨询电话	400-810-0598		

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换
版权所有 侵权必究
物 料 号 46808-00

前言

署名权是作品精神权利的基础，也是作品精神权利的核心。大陆法系和英美法系对作品精神权利的理论诠释及立法实践存在分歧，从而关于署名权问题无论是理论层面还是立法层面都存在争论。另外，实践中各种滥用署名权、侵害署名权的现象屡见不鲜，对著作权人权益乃至社会秩序、社会公共利益等都造成较大影响。理论支撑和立法表达的分歧以及实践中出现的乱象，亟须从理论层面正本清源，从实践层面予以规范，为作者个体之私权及社会公益提供保障。

本书从署名存在的问题入手，提出署名权异化概念，聚焦署名权异化问题，归纳提炼署名权异化现象，探讨其产生的原因、存在的弊害以及规制的对策建议。综合运用了文献分析、历史分析、问卷调查、案例分析等方法，比较系统地研究了署名权异化问题，全书共包括六部分。

第一章梳理辨析署名权的基础理论。认为署名权的产生是社会发展进步的产物，经历了从无署名，到署名意识的产

生，到出现署名，再到署名权，这是一个漫长的过程。深入分析署名的目的动机、功能作用、权利义务，署名既是权利又是义务。进而剖析署名权的产生，界定署名权的内涵、属性及价值。提出署名权具有秩序价值、激励价值、文化价值。秩序价值包括标记作用、确权作用、学术规范作用、信息披露知情保障作用等；激励价值包括精神激励和物质激励，激励作者创作更多有价值的作品；文化价值主要是知识共享、文明传承、文化积淀等。

第二章研究提出署名权异化概念。从异化理论出发，逐步推演出署名权异化概念，认为权利的异化总是与权利的诞生相伴随的，署名权异化的实质是偏离了署名权设立的初衷和本意，署名权异化不属于著作权的合理使用。

第三章归纳署名权异化现象。对署名权异化现象进行概括提炼，提出署名权异化的六种类型，包括有意借名、拱手让名、随意挂名、他人代笔、故意冒名、恶意署名，对每种类型的概念、内涵、法律特征进行了界定，并对各类型间的异同进行了比较分析。对署名权异化表现形式的提炼归纳，为其后的深入分析奠定了基础。

第四章剖析署名权异化的原因。从法律理念、立法规定、政策规范、社会环境影响四个维度对署名权异化的原因予以剖析。法律理念方面主要是我国在著作权制度法律移植过程中，同时吸纳了大陆法系著作权和英美法系版权的理

念,使得我国著作权法存在不同理念交织混乱的状况。立法方面简单的法律移植、为我所用,使得具体法条上存在相互交叉、逻辑不一致的问题。政策规范层面过于原则、简略,没有起到弥补立法规定不足的作用,更严重的问题是部分政策规范的导向存在偏差,某种意义上成为署名权异化产生的诱因,一定程度上推动了署名权的异化。社会环境主要是我国社会传统的人情文化、面子文化等对署名权异化间接产生了较大影响。

第五章探究署名权异化的弊害。认为署名权的异化损害了法律权威、背离了权利保护本意、挑战了学术诚信道德、危害了公众知情权等。署名权异化危害了法律权威,相关法律规定没有得到严格遵守。署名权异化背离了权利保护本意,破坏了法律保护作者权益的初衷,使作者权利得不到有效保障。署名权异化挑战了学术诚信道德,尤其是学术作品的署名关系到学术规范、学术道德、学术诚信等。署名权异化危害了公众的知情权,署名不实对公众是一种欺骗和误导,剥夺了公众的信息知情权。

第六章提出规制署名权异化的建议。运用知识产权利益平衡理论,从立法层面、政策性规范层面、法律救济层面提出相关对策。立法层面,建议将署名权与作者身份权分列、重新设计著作权权利体系、对学术作品和商业作品署名进行分类规制,学术作品的署名应实事求是,商业作品署名可由

双方协商确定，并提出作品署名规范条例建议稿。政策性规范层面，建议整合现有相关规定，提高政策性规范的层级效力，制定一个高位阶的行政法规或部门规章，重点规制学术作品的署名问题。法律责任与处理途径方面，建议强化署名权异化行为的法律责任，针对六类典型的署名权异化行为分别提出相应的法律责任，并完善相关救济途径。

此论题从现实问题入手，梳理归纳署名权滥用、不当使用现象，提出分类规制的建议，这些将对解决实践中存在的署名问题起到参考作用，并且对署名权的一些理论问题进行了探讨，将会在一定程度上对完善署名权基础理论起到推动作用。当然，限于水平和精力，论题所涉及的问题有待继续深入研究和探讨。

目 录

第一章 从署名到署名权	1
一、署名的出现	1
二、署名的目的及功能	9
三、署名的权利义务属性	12
四、署名权的形成	14
五、署名权辨析	21
(一) 署名权的内涵	21
(二) 署名权的属性	31
(三) 署名权的价值	36
小结	44
第二章 署名权异化的界定	48
一、异化理论溯源	48
(一) 异化理论的演变及评析	48
(二) 异化的内涵及形式	58
(三) 异化的产生根源	61

二、权利异化的解析	63
三、署名权异化的厘定	69
(一) 署名权异化的内涵	69
(二) 署名权异化的特征	71
(三) 署名权异化与合理使用	72
(四) 署名权异化与公共利益	76
小结	81
 第三章 署名权异化的表现形式	84
一、有意借名	85
二、拱手让名	90
三、随意挂名	94
四、他人代笔	101
五、故意冒名	107
六、恶意署名	119
小结	123
 第四章 署名权异化的原因探究	125
一、法律理念的混乱	125
二、立法规定的杂糅	131
三、政策规范的缺陷	136
(一) 规范性要求过于粗略	137
(二) 考核评价导向偏颇	140
四、社会环境的影响	145
(一) 传统人情文化的影响	145

(二) 现代社会转型的影响	148
(三) 网络环境带来的影响	152
小结	155
第五章 署名权异化的弊害分析	158
一、损害法律权威	158
二、背离权利保护本意	162
三、挑战学术诚信道德	165
四、危害公众知情权	168
小结	172
第六章 署名权异化的规制研究	175
一、利益平衡：基本价值取向	175
二、完善署名权立法规范	178
(一) 两大法系及我国著作权法相关比较	178
(二) 立法完善之：署名权与身份权分列	190
(三) 立法完善之：学术作品与商业作品署名分类规制	197
三、完善署名权政策性规范	202
四、完善署名侵权行为法律救济	206
(一) 署名权异化侵权行为的法律责任	207
(二) 署名权异化侵权行为的处理途径	212
小结	216
结语 合理厘清私权与公益的边界	219

附录	223
中华人民共和国作品署名规范条例(建议稿)	223
署名问题调查问卷	229
参考文献	233
后记	242

第一章 从署名到署名权

署名本身是一个事实行为，赋予作者或著作权人署名权，将署名行为确立为一项权利，这是历史发展的产物。设立权利的本意是法律授予权利人实现其利益的许可或认定，赋予其实现权益的保障，实质就是保护权利人的某项权利。将署名设置为作者的权利，体现了一种价值取向。

一、署名的出现

署名中“署”字含义为“签、题”，署名指“在书信、文件或文稿上，签上自己的名字”。^①从这些字义解释来看，署名是一个动作，即签上自己的名字。这样一个现在看起来

^① 中国社会科学院语言研究所词典编辑室编：《现代汉语词典》，商务印书馆 2012 年版，第 1208 页。

稀松平常的事，若对其作深入的探讨，比如为什么会出现署名，署名为了什么，则每一个都不是简单的问题。

从无署名到署名，人类经历了漫长的历史发展过程，是人类进化发展的产物。

其一，文字或符号的发明使用是署名产生的必要前提。文字的出现，是人类社会步入文明的重大里程碑和新纪元。关于文字的起源，中国流传着仓颉造字的故事，这是一个近似于神话的传说。《淮南子》卷八《本经训》记载：“昔者仓颉作书，而天雨粟，鬼夜哭。”^①《说文解字》作者解释书名：“仓颉之初作书，盖依类象形，故谓之文；其后形声相益，即谓之字。”^②《吕氏春秋·君守篇》提出：“仓颉作书，后稷作稼。”^③这些记载认为，仓颉是黄帝的史官，他根据山河湖海、日月星辰、飞禽走兽、日用器物等的外貌特点进行描摹绘写，将这些图形作为各种事物的代表，从而创造出了最初的象形文，他还教授民众使用这些象形文，使这种与事物形象相应的象形文字逐渐被民众接受和使用。

按照唯物主义观点，文字是人类社会发展进化的产物，是生产劳动的产物，是人类在长期生产实践中逐渐形成的，不可能是某一个人的神奇力量单独发明创造的。^④在人类社

① 刘安撰，翟江月、牟爱鹏译：《淮南子》，广西师范大学出版社2010年版，第89页。

② 许慎撰，徐铉校定：《说文解字叙》，中华书局2004年版前言。

③ 吕不韦著，谢开慧注释：《吕氏春秋》，内蒙古人民出版社2009年版，第198页。

④ 参见唐兰：《中国文字学》，上海古籍出版社1981年版，第52页。

会初期，古人为了生存以及交流和传递信息的需求，促使了语言的产生。但语言不能保存，无法传播给更多的人或传播到更远的地方去，从而就需要一种新的传播交流办法，于是产生了文字的萌芽，原始先民在生产生活实践活动中发明了“结绳”和“契刻”来标记和记事。古籍记载，上古无文字，结绳以记事。《周易·系辞下》说：“上古结绳而治，后世圣人易之以书契，百官以治，万民以察。”^①《北史·魏本纪卷》记载：“畜牧迁徙，射猎为业，淳朴为俗，简易为化；不为文字，刻木结绳而已。”^② 这些中国古籍文献的记载，都表明古人通过结绳的方式来记述庆典、猎获、战争等重要事件，这是文字出现之前的记事办法，客观上起到与文字记述等同的作用。还有就是通过刻划标记的办法来记录数目。汉朝刘熙《释名》指出：“契，刻也，刻识其数也。”^③ 明确契刻的目的是为了记数。古人用契刻的方法，在竹片或木片上刻画线条记号代表一定的数目，并将其分作两半，双方各执一半，作为双方的“契约”凭据。结绳主要是记录事件，契刻主要是记数、立契约，这两种类似的方法曾被人们广泛使用过，使用的方式很相似，如居住在中国云南的高山族用结绳的方法记事或表示爱情，并且现在还保留这种行为方式。^④ 南美

① 贺华章：《图解周易大全：人人可读·易懂·能占》，陕西师范大学出版社 2010 年版，第 387 页。

② 李延寿：《北史》，中华书局 1974 年版，第 1 页。

③ 刘熙：《释名》，中华书局 1985 年版，第 97 页。

④ 参见牟作武：《中国古文字的起源》，上海人民出版社 2000 年版，第 12 页。

洲秘鲁的少数民族利用绳子的不同颜色和结节，精确地表示不同的事情。当然作为原始的结绳、契刻方式，不管是用一根绳编成很简单的结，还是用多根绳编成比较复杂的结，其实只是一种方向、方位或数字的简单形象表示，尽管这些客观上能起到帮助人们记忆某些事情的作用，但不具备记录和交换的属性，所以结绳和契刻只能是文字产生的萌芽和孕育阶段，还算不上是文字的产生。

随着考古学、民俗学、历史学等相关学科的日益发展和层出不穷的新发现，对中国文字起源的认识不断进步和更新。根据新的考古发现，学界逐渐认同原始文字源于图画，汉字也真正起源于原始图画。出土于陕西省华县的公元前4000年左右新石器时代仰韶文化的彩陶盆，其上绘制的四个鸟形图案与古汉字中的“鸟”字和“隹”字进行对照，相似度很高。^① 还有西安半坡遗址出土的仰韶文化彩陶盆和晚商青铜器上的鱼形图案与古汉字“鱼”非常相似。这些为汉字是从原始图画演变结论提供了佐证。^② 唐兰教授认为：“文字的产生，本是很自然的，几万年前旧石器时代的人类，已经有很好的绘画，这些画大抵是动物和人像，这是文字的前驱。”^③ 随着历史的发展，描绘事物特征的画不断抽象和提

① 何丹：《图画文字说与人类文字的起源——关于人类文字起源模式重构的研究》，中国社会科学出版社2003年版，第155页。

② 冯时：《试论中国文字的起源》，《四川文物》2008年第3期，第47页。

③ 唐兰：《中国文字学》，上海古籍出版社2005年版，第46页。

炼,使得文字从描画中分离出来,不断具备文字符号性质,在这种基础上进而发展成为象形文字,这样文字就不再是图画,而是书写的,原始文字就这样产生了。其后又经过不同的演变,逐渐形成了现代汉字。由以上可知,某种程度上,结绳和契刻阶段,还称不上具有实质意义的署名标记,只有发展到了原始文字产生阶段,才可以称得上是真正意义的署名标记,文字的产生是署名产生的前置条件,没有文字无法进行署名标记。

其二,姓氏姓名的产生使用是署名产生的另一必要前提。《颜氏家训·名实第十》记载:“名以正体,字以表德。”^①姓名是社会个体的标志,其隐含着语言、文化等丰富的信息。姓氏、姓名的产生也是人类社会发展的产物。据考证,中国人在距今约五千年时就有了姓。“姓”是“女”和“生”组成,说明最早的姓,是跟随母亲的,当时是母系社会,只知有母,不知有父。一直到了夏、商、周时期,才出现氏,人们才既有姓也有氏。“姓”从居住的村落,或者所属的部族。“氏”从君主封地、所赐爵位、所任官职,或者死后因功绩追加的封号、称号。贵族有姓、有名也有氏,平民有姓有名,没有氏。因为上古时期,姓、氏所指完全不同:(1)男子称氏,女子称姓,有性别之分;(2)姓指本人的血统来源,氏指其子孙的血统来源,出身低贱的人根本不知

^① 颜之推著,曹惠民注译:《颜氏家训》,中国社会科学出版社2003年版,第166页。

道自己的血统出处，贵贱有别；(3)同姓不婚，婚姻选择之禁忌。春秋战国之后，姓与氏的界限逐渐变得模糊，姓氏不断走向统一，最后姓氏之间的界限消失。

中国的姓氏非常多，到现在还没有完全准确的统计数字，常用的 100 多个，就是通常所说的百家姓。中国姓氏来源途径多样，如复姓司徒、司马，这其实是古时掌管文化教育和军事的官职名，就是以先祖担任的官职为姓。姓氏为东郭、东方的，其姓名命名的依据是祖辈居住地，春秋战国时期，齐国的大夫分别居住在都城的东、西、南、北四个方位，从而其后人起姓为东郭、南郭；伏羲的后代以东方为姓，因为传说认为伏羲居住在东方。赵、宋、秦、韩等姓是以先祖的封地国名为姓。牛、马、熊、杨、李等姓是以崇拜的图腾为姓。还有以先祖的职业为姓，如姓为石、陶、屠、乐的，分别表明其职业是石匠、制陶人、屠夫、乐手等。^①英语国家的姓氏来源与中国存在较大不同，中国姓氏主要来源于与祖先间的联系，英语国家的姓氏多与自然现象、动物名称、居住地等存在关联，比如以居住地的地形地貌为姓，以自然现象为姓，以动物名称为姓，也有以职业名称为姓，如比较常见的面包师 Baker、理发师 Barber、渔民 Fisher、裁缝 Tailor、屠夫 Butcher 等。^② 姓氏、姓名是人类社会一个重

① 参见景艳娥：《英汉姓名比较谈》，《考试周刊》2010 年第 54 期，第 55 页。

② 参见戴卫平：《英语说文解词——英语词汇与英语文化》，大连理工大学出版社 2003 年版，第 21 页。