

发生侵权怎么办？真实案例供您参考

案例 解说

维权索赔怎么办？专家为您解答支招

网络侵权

责任认定与赔偿计算标准

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

案例 解说

主 编：吴春岐

副主编：聂 冉 张玉华 周家魁

撰稿人：（按姓名笔画排序）

孙广青 孙超 刘香 刘婷 危浪平 张玉华 吴春岐 周家魁 聂冉

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

案例解说网络侵权责任认定与赔偿计算标准/吴春岐主编. —北京: 中国法制出版社, 2010. 10
(案例解说侵权责任认定与赔偿计算标准丛书)
ISBN 978 - 7 - 5093 - 2258 - 1

I. ①案… II. ①吴… III. ①计算机网络 - 侵权行为 - 法律责任 - 认定 - 中国②计算机网络 - 侵权行为 - 赔偿 - 标准 - 中国 IV. ①D923. 404

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 195439 号

责任编辑 张章

封面设计 周黎明

案例解说网络侵权责任认定与赔偿计算标准

ANLI JIESHUO WANGLUO QINQUAN ZEREN RENDING YU PEICHANG JISUAN
BIAOZHUN

主编/吴春岐

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/880×1230 毫米 32

版次/2011 年 1 月第 1 版

印张/8.75 字数/160 千

2011 年 1 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 2258 - 1

定价: 25.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfsz.com>

编辑部电话: 66070046

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

主编简介：

吴春岐，山东滨州人，法学博士，中国人民大学公共管理学院博士后，副教授，硕士生导师。主要研究领域为侵权法、物权法、土地法、房地产法和公司法。先后主持教育部、司法部、住房和城乡建设部、山东省等省部级课题7项，发表学术论文20余篇，出版学术著作5部、教材3部、法律实务类书籍10余部。

副主编简介：

聂冉，法律硕士，自2002年任职于北京市海淀区法院民一庭。近年来共审结一千余件民事案件，其中大量关于网络侵权案件的判决和观点在相关领域引起了较好的反响。其承办审理的“假一赔十”案被中国法学会等单位评选为“3·15”典型案例。

张玉华，法律硕士，山东衡正源律师事务所主任。兼任临沂市律师协会会长、临沂市工商联常委、临沂市消费者协会理事、临沂市涉法涉诉专家咨询委员会和案件评查小组成员、临沂市法学会理事、临沂师范学院法学院兼职教授。具有破产管理人和企业股份制改制资格，办理多起有影响非诉讼案件，先后被评为“临沂市劳动模范”、“全省十佳律师”和“全国优秀仲裁员”。

周家魁，众成仁和律师事务所合伙人、执业律师。兼任《济南生活日报》律师团律师、济南广播电台特邀嘉宾及合作律师。曾为德意志银行、香港启汇公司等一大批公司企业提供优质法律服务。主要研究领域为刑法、侵权法、公司法、金融法、房地产法，积极参与侵权法等相关立法的讨论和研究，发表多篇相关学术论文。

出版说明

“关注民生，传播法律”是我们始终不变的宗旨，帮助百姓解决法律难题、维护合法权益是我们孜孜以求的目标。2010年7月1日是我国侵权责任法正式实施的日子。这部号称老百姓“维权圣经”的法律已经开始全面影响人们日常生活的方方面面，诸如医疗事故、交通事故、产品损害、网络诽谤、工伤事故等等。对于老百姓来说，最关心的莫过于如何正确适用这部法律切实维护自身的合法权益。为了更好地普及侵权责任法律知识，帮助百姓维护合法权益，我们特推出“案例解说侵权责任认定与赔偿计算标准”丛书。该套丛书具有以下特色：

一、立足现实问题，解决纠纷难题

以现实问题为背景，通过分析真实、典型案例，详细讲解在各类侵权纠纷中如何选择维权途径和确定索赔对象；

以解决纠纷为目的，通过分析侵权构成要件，进行责任认定并归纳免责事由；

以维护权益为宗旨，通过对赔偿项目、赔偿计算标准的细致讲解，帮助维权人获得侵权损害赔偿。

二、满足读者需求，通俗权威实用

1. 以案说法，通俗易懂。为了更好地让读者熟知解决纠纷的思路，书中选取在日常生活中极具代表性的真实案例，并辅以法院的权威判决，饶有趣味，通俗易懂。

2. **内容全面，重点突出。**本套丛书涉及人身、医疗、消费、工伤、网络、学生伤害、精神损害等侵权责任的处理，涵盖一般侵权和特殊侵权的各种类型，并结合解决纠纷的具体方法进行详细讲解。

3. **专家支招，权威实用。**【专家解惑】、【专家提示】部分是重点内容，立足维权索赔，分别设置**核心问题**，针对具体问题答疑解惑；注重**索赔细节**，向读者提示在维权时应注意的关键问题，通过解决一个案件，以达到举一反三解决同类问题的目的。

4. **法律指引，速查方便。**本套丛书对解决具体问题所应用的法律法规及相关文件进行了精心汇编和整理，方便读者查阅参考。

序

王利明 *

2009年《侵权责任法》的问世，是完善我国民法体系的重要步骤。作为一部对民事主体的各项民事权利在受到侵害时提供救济的法，《侵权责任法》的核心就是保障民事权利。在我国现阶段，民事权利的保护仍然是一个艰巨的任务，中国法治建设的关键也是要着力于保障民事权利。在此情况下，颁行《侵权责任法》，强化对民事权利的充分、全面的救济，不仅仅是人权保障事业的重大进步，也是法治建设的重要成就。

我国《侵权责任法》不仅批判性借鉴了两大法系在法制发展史中形成的先进经验，更是对我国近几十年来侵权立法、司法和理论发展经验的总结和发展，其诸多具体制度彰显了鲜明的中国特色：

第一，在侵权责任法独立成编的基础上构建现代侵权法体系。在大陆法国家，侵权法独立成编的主张尚处于学理上的倡议阶段。而我国立法机关经过反复的研究和论证，最终采用了侵权责任法独立成编的观点。这是民法体系的重大创新，是在成文法体系下构建了一个新型的现代侵权法体系。这引起了中国两岸三地，德国、法

* 王利明，中国人民大学党委副书记兼副校长、教授、博士研究生导师，兼任中国法学会民法学研究会会长、中国法学会审判理论研究会副会长。作为第九届、十届、十一届全国人大代表、全国人大财经委委员、全国人大法律委员会委员。

国、奥地利、日本等传统大陆法系国家，美国等英美法系国家的大量学者的普遍关注和高度评价。

第二，侵权责任法突出反映“以人为本”的立法精神，体现了法律制度的人文情怀。现代侵权法充分体现了人本主义的精神，其基本的制度和规则都是适应“以保护受害人为中心”建立起来的，最大限度地体现了对人的终极关怀。我国《侵权责任法》第1条开宗明义，规定“为保护民事主体的合法权益，明确侵权责任，预防并制裁侵权行为，促进社会和谐稳定，制定本法。”《侵权责任法》的立法目的是把保护民事主体的合法权益放在首位的，这也符合现代侵权法从制裁走向补偿的大趋势。其他的诸多条文和制度非常鲜明地体现了对人的价值的尊重。

第三，侵权责任法在名称上具有创新性，与该法的内容和未来发展具有适调性。我国立法机关一改两大法系的做法，从名称上进行了创新，没有采纳侵权行为法的概念，而是使用了侵权责任法的名称，这是一个重大创新。这是我国立法经验的总结，在逻辑上更符合侵权法的内容，使之能与契约责任法形成逻辑上的对应关系，二者共同构成民事责任的有机组成部分。其突破了“责任自负”的传统观念，使侵权法更具有包容性和开放性，符合侵权法发展的新趋势。

第四，侵权责任法在强化补救功能同时，实现了与预防功能的妥当结合。一方面，侵权责任法是私权保障法，它是在权利和合法权益受到侵害时提供救济的法，通过对私权提供不同层次、不同种类救济手段来保障私权。无论是从侵权责任法的基本原则，还是从各项具体制度上看，我国侵权法无不体现出了关爱受害人、为受害人提供救济的功能。另一方面，我国《侵权责任法》在发挥救济功能的同时，也主动和提前介入到我们这个“风险社会”的一切

“风险源”之中，最大限度地防止现实损害的发生，达到“防患于未然”的效果。此种功能主要是通过多种责任制度来实现的。例如在因危险活动或者危险物引起的严格责任中，由于责任的承担无需行为人有过错，对行为人课以严格责任，行为人基于降低损害赔偿风险几率的目的，会积极考虑提高安全生产系数、降低活动或者物品的潜在损害风险，以降低生产经营活动所需要的成本。这同时也就降低了此种危险性变为现实的几率，体现了侵权法预防损害的功能。

第五，侵权责任法妥当安排一般条款与类型化列举的关系，有效协调高度抽象与适度具体的关系。所谓一般条款是指在成文法中具有统率性和基础性的作用，能够概括法律关系共通属性的，具有普遍指导意义的条款。类型化列举是与一般条款相对应的立法技术，简言之，就是对社会关系加以分门别类的规定，不同类型分别适用于不同种类的社会关系。具体来说，《侵权责任法》不仅详细规定了各种特殊的侵权责任，而且采用一般条款的形式进行高度概括。《侵权责任法》除了设置过错责任的一般条款之外，还在高度危险责任中单独设立了危险责任的一般条款。危险责任一般条款在中国民事立法中成为现实，这在世界范围内也具有创新意义。

第六，侵权责任法实现归责原则的体系化，为具体制度提供了建构纲目。通观全篇，我国侵权责任法体系就是完整的按照归责原则建立起来的体系。《侵权责任法》在规定过错责任、过错推定和严格责任三项归责原则的基础上，各种特殊侵权责任基本上按照这三项归责原则来展开。通过归责原则来构建规则体系，以多元的归责原则统领一般侵权和特殊侵权的不同类型，从而整合为统一的体系，这确实非常具有中国特色。

第七，侵权责任法全面规范数人侵权行为，完善了数人侵权责

任分担制度。《侵权责任法》从“共同”这两个字上区分了共同侵权行为和无意思联络的数人侵权。其次，我们吸取了欧洲私法一体化进程中取得的最新经验，率先把仍然停留在学理解释阶段的理论变成了法律文本，并且建构了统一的数人侵权模式。

第八，侵权责任法充分考虑了行为主体与责任主体相分离的现象，规定了特殊主体的责任。我国《侵权责任法》单设第四章关于“责任主体的特殊规定”。其中集中规定了几种特殊的侵权形态，包括监护人的责任、用工责任、网络侵权责任（直接侵权人与网络服务提供者之间的责任）、违反安全保障义务的责任，教育机构的责任等等。关于这些责任的规范具有如下共性：一是责任主体和行为实施主体的分离；二是考虑行为主体与责任主体之间的特殊关系；三是实行了多种归责原则。

第九，侵权责任法丰富了侵权责任承担方式，实现责任方式的多元化和可选择性。这具体表现在责任形式的多元化；采取一般规则与特殊规定的结合；可选择性和综合运用性。可以说，侵权责任法是一个为公民维权提供各种武器的“百宝囊”。

综上，具有中国特色的侵权责任法契合了中国社会发展和现实国情的需要，为百姓权益保障提供了制度支持，为法治建设进一步奠定了坚实的基础，也为世界民事法律文化的发展做出了中国自己的贡献。但《侵权责任法》颁行以后，关键在于如何使这部“纸面上的法律”变为“行动中的法律”。法无解释，不得适用。为此，在今后一个相当长的时间内，广大法律人还需要进一步配合立法、司法机关做好普及和解释该法的工作。

基于这一需要，中国法制出版社策划出版了《案例解说侵权责任认定与赔偿计算标准丛书》。丛书着眼于民众关心的社会热点问题，分别就人身损害责任、机动车交通事故责任、医疗事故损害责

任、消费侵权责任、学生伤害事故责任、工伤事故责任、网络侵权责任、精神损害责任等认定与赔偿计算标准进行了分门别类地研究和探讨。丛书的立意和出发点无一例外的都是社会生活中真实发生的、经过人民法院审判过的典型性案例，有案情，有说理，有判决结果。在此基础上，作者对该案例涉及的问题进行评析，评析之后还有专家提示，其内容有的是对重点问题的归纳总结，有的是诉讼技巧的提示、支招。本系列丛书不属于对侵权责任法的纯学理性分析的著作，而是旨在通过系列典型案例，详细讲解各类侵权纠纷中当事人确定、案由选择、证据准备、侵权构成要件、责任认定（归责原则）、免责事由（抗辩）、侵权损害赔偿等，是对侵权责任法适用过程中的具体问题的阐释性论著。通过对上述问题的阐述，为律师代理侵权责任法案件、法官审判侵权责任法案件提供有益的参考。同时其又适合普通百姓阅读。其真实的典型案例、通俗易懂的分析、紧贴社会的热点，都与普通百姓日常生活中常见的侵权责任法问题紧密相关。通过阅读本书，有助于普通百姓认识侵权责任法，并应用侵权责任法维护自己的权益。

由于侵权责任法实施时间不长，相关法律规定还有待于实践检验，很多章节条款之间的关系需要在适用中继续研究。希望本系列丛书的出版，能够为侵权责任法的实践运用发挥一定的作用。

是为序！

2010年11月于明德楼

目 录

CONTENTS

第一篇 网络侵权的责任认定

1. “红颜静”诉“大跃进”名誉侵权案 /3
—— 什么是网络侵权? /5
 网络虚拟主体是否应当承担责任? /6
2. 臧某诉 A 公司“丑星评选”侵权案 /10
—— 网络侵权的责任主体包括哪些? /12
 网络用户、网络服务提供者的侵权行为有哪些? /13
 网络服务提供者作为中介时的免责事由有哪些? /14
 如何认定“免责条款”的效力? /18
3. “网络传播权”第一案——六位作家诉某通讯公司网络侵犯著作
 权案 /22
—— 网络违法行为要件该如何认定? /24
 网络侵权的证据如何保存? /25
 未经著作权人许可,擅自将他人的作品上传到网络上的行
 为是否构成网络侵犯著作权? /27
4. 胡某诉某司法局网络侵犯名誉权案 /31

2 | 网络侵权 责任认定与赔偿计算标准

- 网络侵权中的主观过错如何认定? /32
- 行为人评论严重不当应当承担什么责任? /33
- 5. 金某诉刘某、宋某网络侵犯名誉权案 /36
- 网络侵权中原告如何证明损害后果的存在? /38
- 转载行为是否构成侵权? /39
- 6. 李某诉邹某网络侵犯名誉权案 /42
- 网络侵权中的因果关系如何认定? /43
- 新闻报道严重失实应当承担什么责任? /44
- 7. 谢某遗孀诉宋某网络侵犯死者名誉案 /47
- 网络侵权案件的归责原则是什么? /50
- 在博客中诽谤他人名誉应当承担什么责任? /52

第二篇 网络侵犯人格权纠纷

- 8. 网上商业诽谤第一案——恒升诉王某网络侵犯名誉权案 /57
- 网络侵犯名誉权如何认定? /59
- 构成网络侵犯名誉权需满足哪些条件? /59
- 9. 王某诉某公司网络侵犯名誉权、隐私权案 /64
- 什么是网络隐私权? /66
- 构成网络侵犯隐私权需满足哪些条件? /68
- 在网络上公布他人的身份信息承担什么责任? /70
- 10. 李某诉某公司网络侵犯肖像权、名誉权案 /75
- 什么是肖像权? /77
- 网络侵犯肖像权的行为有哪些? /78
- 网络侵犯肖像权的责任由谁承担? /79

网络侵犯肖像权的免责事实有哪些? /80

11. 全国首例电子函件侵犯姓名权案——薛某诉张某侵犯姓名权案 /85

—— 什么是姓名权? /87

网络侵害姓名权的行为有哪些? /87

网名是否受到法律保护? /89

12. 张甲等诉张乙网络侵犯名称权及不正当竞争纠纷案 /92

—— 什么是名称权? /95

网络侵害名称权的行为有哪些? /95

侵犯企业名称权应承担什么责任? /96

如何计算侵犯法人名称权的财产损失? /97

第三篇 网络侵犯知识产权纠纷

13. 中国网络著作权第一案——陈某诉 C 电脑商情报社侵犯著作权案 /103

—— 什么是著作权? /105

网络作品是否受到《著作权法》的保护? /108

构成网络侵犯著作权需满足哪些条件? /109

14. 播放《丑女无敌》引发的网络侵权案 /112

—— 未经著作权人同意,擅自将影视作品在网络上传播的行为是否构成网络侵犯著作权? /114

网络侵权中网络服务商应承担什么责任? /114

15. 中国网页第一侵权案——瑞得公司诉东方公司侵犯网页版权案 /117

—— 剽窃他人网站上的网页设计是否构成网络侵犯网页著作
权的行为? /119

网络侵犯网页著作权的举证责任如何分担? /120

原告权利主体的身份证明如何证明? /120

被控侵权行为主体如何认定? /123

16. 11 家国际知名唱片公司诉某信息公司网络侵犯著作权案 /127

—— 什么是邻接权? /129

未经著作权人同意,擅自在网站上提供音乐作品下载等
服务是否构成网络侵犯邻接权的行为? /129

17. 刘京胜诉 J 爱特信公司案 /133

—— 什么是网络链接? /135

哪些网络链接构成侵犯著作权? /136

18. 宝洁公司诉某电子集团网络侵犯商标权案 /141

—— 将他人的注册商标恶意注册为自己域名是否构成网络侵
犯商标权的行为? /144

第四篇 网络侵权的法律救济

19. 荣信达影视艺术、星美传媒公司诉 P 信息公司等网络侵犯著
作权案 /151

—— 如何适用停止侵害的责任承担方式? /153

20. 周某诉郭某网络侵犯名誉权案 /158

—— 如何适用赔礼道歉的责任承担方式? /160

21. T 文化公司诉 U 通讯等网络侵犯著作财产权案 /164

—— 网络侵权纠纷的救济途径有哪些? /166

22. W 公司诉 Y 分公司网络侵犯著作权案 /170
—— 如何确定网络侵权案件的地域管辖? /171
如何确定网络侵权的侵权行为地? /173
23. 四公司诉 Z 公司网络侵犯著作权案 /179
—— 如何申请法院进行证据保全? /182
如何申请公证机构进行证据保全? /183

第五篇 网络侵权的赔偿计算标准

24. 孙某诉慧聪网站侵犯姓名权案 /187
—— 赔偿可得利益损失应具备哪些条件? /190
姓名权可得利益损失如何计算? /190
25. 李某等与 S 中心医院肖像权纠纷上诉案 /193
—— 肖像权可得利益损失如何计算? /195
26. 碧修堂公司等与金华丽声公司名誉权纠纷上诉案 /197
—— 什么是法人的名誉权? /199
怎样计算侵犯名誉权的直接财产损失? /200
怎样计算侵犯名誉权的间接财产损失? /201
27. 网络短信侵权第一案——傅某诉搜狐网侵犯著作权案 /203
—— 如何确定侵犯著作权的赔偿数额? /207
网络侵犯著作权中的经济损失如何计算? /208
28. 全国第一例网络服务商标侵权案——仙卡公司诉崔某侵犯商标权案 /213
—— 什么是商标权? /214
在网页上随意使用他人的知名商标、字号、商品（服

务) 名称是否构成网络侵犯商标权? /215

商标侵权中可以选择哪些损害赔偿计算方法? /216

如何获得法定赔偿? /218

29. 全国首例网站侵犯专利权案——荆某等诉 M 网络公司等侵犯专利权案 /221

—— 什么是专利权? /223

网络侵犯专利权的行为有哪些? /224

专利侵权诉讼中如何举证? /225

权利人因被侵权所受到的实际损失如何认定? /225

侵权人因侵权所获得的利益如何计算? /227

专利许可使用费的倍数如何确定? /227

如何获得法定赔偿? /228

30. 国内首例虚拟财产失窃案——李某诉 X 公司归还虚拟财产案 /231

—— 什么是网络虚拟财产? /233

如何计算网络虚拟财产的价值? /234

诉讼中的举证责任由谁承担? /235

虚拟财产被盗, 网络游戏运营商不尽协助义务是否承担责任? /236

如何主张交通费? /236

31. “国学辣妹”诉 R 公司网络侵犯名誉权案 /239

—— 精神损害赔偿的权利人有哪些? /241

精神损害赔偿的范围如何界定? /242

精神损害赔偿的数额如何计算? /242

32. 中国“人肉搜索”第一案——王某诉张某等侵犯名誉权案 /248

—— 主张误工费需要注意哪些问题? /249