

反剽窃法律制度研究



Study on
Anti-plagiarism Laws

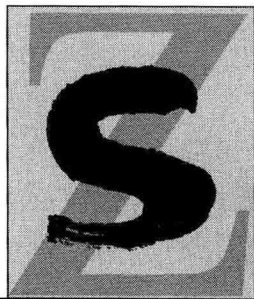
● 王 坤 / 著



社会科学文献出版社
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

中国地方社会科学院学术精品文库·浙江系列

反剽窃法律制度研究



Study on
Anti-plagiarism Laws

● 王 坤 / 著



社会科学文献出版社
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

图书在版编目(CIP)数据

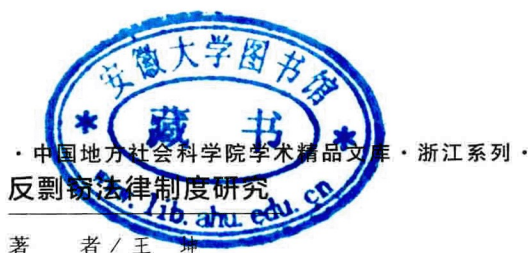
反剽窃法律制度研究/王坤著. —北京: 社会科学文献出版社, 2014. 1

(中国地方社会科学院学术精品文库·浙江系列)

ISBN 978-7-5097-5351-4

I. ①反… II. ①王… III. ①著作权法—研究—中国
IV. ①D923.414

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 286451 号



著 者 / 王 坤

出 版 人 / 谢寿光

出 版 者 / 社会科学文献出版社

地 址 / 北京市西城区北三环中路甲 29 号院 3 号楼华龙大厦

邮政编码 / 100029

责任部门 / 人文分社 (010) 59367215

电子信箱 / renwen@ssap.cn

项目统筹 / 宋月华 袁清湘

经 销 / 社会科学文献出版社市场营销中心 (010) 59367081 59367089

读者服务 / 读者服务中心 (010) 59367028

责任编辑 / 韩莹莹

责任校对 / 王立华

责任印制 / 岳 阳

印 装 / 三河市尚艺印装有限公司

开 本 / 787mm×1092mm 1/16

版 次 / 2014 年 1 月第 1 版

印 次 / 2014 年 1 月第 1 次印刷

书 号 / ISBN 978-7-5097-5351-4

定 价 / 69.00 元

印 张 / 18

字 数 / 223 千字

本书如有破损、缺页、装订错误, 请与本社读者服务中心联系更换

▲ 版权所有 翻印必究

本书为浙江省社会科学院课题研究成果，获浙江省“地方法治与浙江建设研究”重点创新团队基金资助。同时，本书为2013年浙江省社科规划“之江青年课题研究”成果，课题名称：《反剽窃的理论依据和制度建构研究》，编号：13ZJQN012YB。

本书由浙江省省级社会科学学术著作
出版资金资助出版

立足地方实践 高扬中国特色

《中国地方社会科学院学术精品文库》总序

人类社会踏上了充满挑战和希望的 21 世纪，世界各种文明和思想文化经历着深刻的激荡和变革。面对这样的形势，坚持理论创新、科技创新、文化创新以及其他各方面的创新，乃是建设中国特色社会主义事业，振兴中华民族的必由之路。因此，承担着“认识世界、传承文明、创新理论、资政育人、服务社会”职责的哲学社会科学，任重而道远。

中国特色的社会主义，是物质文明、政治文明和精神文明全面发展的新型社会，是人类历史中前无古人的创举，需要在马列主义、毛泽东思想、邓小平理论和“三个代表”重要思想的指引下，解放思想，求真务实，在实践和理论上进行不懈的探索，用科学发展观统领经济发展和社会进步，实现全面协调可持续发展。

胡锦涛同志 2003 年 7 月 1 日《在“三个代表”重要思想理论研讨会上的讲话》中指出，在实现全面建设小康社会这个宏伟目标的征程中，我们将长期面对三个重大课题：一是要科学判断和全面把握国际形势的发展变化，正确应对世界多极化和经济全球化以及科技进步的发展趋势，在日益激烈的综合国力竞争中牢牢掌握加快我国发展的主动权。二是要科学判断和全面把握我国

长期处于社会主义初级阶段的基本国情，正确认识和妥善处理人民日益增长的物质文化需要同落后的社会生产力这个社会主要矛盾，不断增强综合国力，逐步实现全体人民的共同富裕。三是要科学判断和全面把握我们党所处的历史方位和肩负的历史使命，加强和改进党的建设，不断提高党的领导水平和执政水平，增强拒腐防变和抵御风险能力，始终成为团结带领人民建设中国特色社会主义的领导核心。哲学社会科学工作者必须立足国情，立足当代，以这三个重大课题为主攻方向，同党和人民一道，在实践的基础上进行前瞻性、全局性和战略性的研究，努力解决广大群众关心的理论问题和实际问题，建设中国特色、中国风格、中国气派的哲学社会科学。

中国共产党历来高度重视哲学社会科学的发展。中共中央在2004年3月发布了《关于进一步繁荣发展哲学社会科学的意见》，精辟地阐述了哲学社会科学在建设中国特色社会主义中的地位 and 作用，指明了进一步繁荣发展哲学社会科学的指导方针和基本原则。这个文件是在新的历史时期发展繁荣哲学社会科学的精神动力和行动指南，必将唤起广大哲学社会科学工作者为建设中国特色社会主义、服务于中国人民进行实践探索 and 理论创新的使命感，迎来中国哲学社会科学繁荣发展的又一个阳光灿烂的春天。

地方社会科学院是我国哲学社会科学研究的一支重要力量。20多年来，除台湾省之外，各省市自治区和部分计划单列市先后建立了社会科学院，总数已经达到44家。可以说，地方社会科学院是我国社会主义现代化建设的一支不可替代的生力军。在各省（市）党委、政府的领导与支持下，地方社会科学院在队伍建设、科研体制改革等诸多方面进行了许多探索，取得了重大的成

就和可贵的经验，涌现出了一批科研骨干，获得大批立足地方实践、富有地方特色的优秀科研成果，为地方的经济社会发展和理论创新作出了重要贡献。立足地方特色，紧密结合广大人民群众的实践，是地方社会科学院发展的一个显著特点。我们相信《中国地方社会科学院学术精品文库》作为一个多系列精品工程的编辑出版，能够比较集中和系统地展示地方社会科学院的优秀科研成果及其固有特色，激励和推动社会科学学术研究的进一步开展和提高，有益于社会科学工作者之间的联系和合作。

继承和发展马克思主义，发展、繁荣社会主义中国的哲学社会科学事业，实现中华民族的伟大振兴，任重而道远，让我们大家共勉，在以胡锦涛为总书记的党中央领导下，进一步解放思想、开拓创新，迎接哲学社会科学繁荣发展的美好明天。

中国社会科学院院长

陈奎元

2004年8月15日

打造精品 勇攀“一流”

《中国地方社会科学院学术精品文库·浙江系列》序

光阴荏苒，浙江省社会科学院与社会科学文献出版社合力打造的《中国地方社会科学院学术精品文库·浙江系列》（以下简称“《浙江系列》”）已经迈上了新的台阶，可谓洋洋大观。从全省范围看，单一科研机构资助本单位科研人员出版学术专著，持续时间之长，出版体量之大，都是首屈一指的。这既凝聚了我院科研人员的心血智慧，也闪烁着社会科学文献出版社同志们的汗水结晶。回首十年，《浙江系列》为我院形成立足浙江、研究浙江的学科建设特色打造了高端的传播平台，为我院走出一条贴近实际、贴近决策的智库建设之路奠定了坚实的学术基础，成为我院多出成果、快出成果的主要载体。

立足浙江、研究浙江是最大的亮点

浙江是文献之邦，名家辈出，大师鼎立，是中国历史文化版图上的巍巍重镇，浙江又是改革开放的排头兵，很多关系全局的新经验、新问题、新办法都源自浙江。从一定程度上说，在不少文化领域，浙江的高度就代表了全国的高度；在不少问题对策上，浙江的经验最终都升华为全国的经验。因此，立足浙江、研究浙江成为我院智库建设和学科建设的一大亮点。《浙江系列》自策划启动之日起，就把为省委、省政府决策服务、研究浙江历史文化作为重中之重。十年来，《浙江系列》涉猎领域包括经济、哲学、社会、文学、历史、法律、政治七大一级学科，

覆盖不可谓不广；研究对象上至史前时代，下至 21 世纪，跨度不可谓不大。但立足浙江、研究浙江的主线一以贯之，毫不动摇，为繁荣我省哲学社会科学事业积累了丰富的学术储备。

贴近实际、贴近决策是最大的特色

学科建设与智库建设双轮驱动，是地方社科院的必由之路，打造区域性的思想库与智囊团，是地方社科院理性的自我定位。《浙江系列》诞生十年来，推出了一大批关注浙江现实、积极为省委、省政府决策提供参考的力作，主题涉及民营企业发展、市场经济体系与法制建设、土地征收、党内监督、社会分层、流动人口、妇女儿童保护等重点、热点、难点问题。这些研究坚持求真务实的态度、全面历史的视角、扎实的可靠的论证，既有细致入微、客观真实的经验观察，也有基于顶层设计和学科理论框架的理性反思，从而为“短、平、快”的智库报告和决策咨询提供了坚实的理论基础和可靠的科学论证，为建设物质富裕、精神富有的现代化浙江贡献了自己的绵薄之力。

多出成果、出好成果是最大的收获

众所周知，著书立说是学者成熟的标志；出版专著，是学者研究成果的阶段性总结，更是学术研究成果传播、转化的最基本形式。进入 20 世纪 90 年代以来，我国出现了学术专著出版极端困难的情况，尤其是基础理论著作出版难、青年科研人员出版难的矛盾特别突出。为了缓解这一矛盾和压力，在中共浙江省委宣传部、浙江省财政厅的关心支持下，我院于 2001 年专项设立了浙江省省级社会科学院优秀学术专著出版资金，从 2004 年开始，《浙江系列》成为使用这一出版资助的主渠道。同时，社会科学文献出版社高度重视、精诚协作，为我院科研人员学术专著出版提供了畅通的渠道、严谨专业的编辑力量、权威高效的书稿评审程序，从而加速了科研成果的出版速度。十年来，我院一半左右科研人员都出版了专著，很多青年科研人员入院两三年左右就拿出了专

著，一批专著获得了省政府奖。可以说，《浙江系列》已经成为浙江省社会科学院多出成果、快出成果的重要载体。

打造精品、勇攀“一流”是最大的愿景

2012年，省委、省政府为我院确立了建设“一流省级社科院”的总体战略目标。今后，我们将坚持“贴近实际、贴近决策、贴近学术前沿”的科研理念，继续坚持智库建设与学科建设“双轮驱动”，加快实施“科研立院、人才兴院、创新强院、开放办院”的发展战略，努力在2020年底总体上进入国内一流省级社科院的行列。

根据新形势、新任务，《浙江系列》要在牢牢把握高标准的学术品质不放松的前提下，进一步优化评审程序，突出学术水准第一的评价标准；进一步把好编校质量关，提高出版印刷质量；进一步改革配套激励措施，鼓励科研人员将最好的代表作放在《浙江系列》出版。希望通过上述努力，能够涌现一批在全国学术界有较大影响力的学术精品力作，把《浙江系列》打造成荟萃精品力作的传世丛书。

是为序。

张伟斌

2013年10月

目 录

导 论	1
-----------	---

上篇 剽窃基础理论

第一章 反剽窃理论依据	11
第一节 劳动说	13
第二节 人格说	16
第三节 激励说	24
第四节 文化发展利益说	27
第五节 不同理论依据对于判断剽窃行为是否成立的影响	33
第二章 剽窃概论	36
第一节 剽窃概念界定	36
第二节 剽窃与相关概念的区别	40
第三节 剽窃分类	50
第四节 剽窃行为的性质	59
第三章 剽窃对象	66
第一节 作品概念	68
第二节 作品元素和要素	75

第三节	作品分类	82
第四节	软件	99
第五节	民间文艺作品	101
第六节	其他作品	106
第七节	思想观点	114
第八节	情节	118
第九节	艺术形象	120
第四章	剽窃例外情形	124
第一节	不会混淆出处的情形	124
第二节	基于职务行为在他人作品上署名的情形	127
第三节	依照作品性质不能标明出处的情形	131
第四节	依照惯例无须标明出处的情形	134
第五节	作者同意由他人署名的情形	137
第六节	作品要素在客观上无法注明出处的情形	141
第七节	单位在作品上署名的情形	147
第八节	借鉴他人作品创意的情形	148
 中篇 剽窃行为私法责任 		
第五章	影响剽窃行为侵权责任的各因素	155
第一节	剽窃者的主观过错程度	156
第二节	损害结果	160
第三节	剽窃诉讼主体	162
第四节	剽窃部分的数量和质量	170
第五节	剽窃之作的著作权及社会影响力	174
第六节	著作权法上关于剽窃问题的建议条款	179
第六章	与剽窃行为侵权责任相关的问题	182
第一节	演绎作品的署名	182

第二节	自我抄袭	185
第三节	署名次序	187
第四节	合理使用	190
第五节	出版者的法律问题	193
第六节	作者精神损害赔偿问题	196

下篇 剽窃行为公法责任

第七章	剽窃行为的行政责任	207
第一节	著作权管理部门对剽窃行为的行政处罚	207
第二节	学校对学生剽窃的行政处罚	211
第三节	学校对教师剽窃的行政处罚	216
第四节	研究资金资助单位的处罚	224
第五节	中国剽窃行为行政处罚述评	227
第八章	剽窃行为的刑事责任	231
第一节	剽窃行为不能入罪的理由	232
第二节	剽窃入罪的理由	233
第三节	中国刑法对剽窃罪的规定	236
附录	著作人格权制度的反思与重构	238
参考文献		262
后 记		267

CONTENTS

Introduction	/ 1
 Part One Basic Theory	
Chapter 1 The Theoretical Basis for Combating Plagiarism	/ 11
1. Labor Theory	/ 13
2. Personality Theory	/ 16
3. Encouragement Theory	/ 24
4. Culture Development Theory	/ 27
5. Effects of Different Theories on How to Decide When Plagiarism Has Occurred	/ 33
 Chapter 2 The Introduction to Plagiarism	 / 36
1. The Concept of Plagiarism	/ 36
2. Difference Between Plagiarism and Related Concepts	/ 40
3. Plagiarism Classification	/ 50
4. The Nature of Plagiarism	/ 59
 Chapter 3 The Object of Plagiarism	 / 66
1. Work	/ 68

2. Elements and Factors	/ 75
3. Work Classification	/ 82
4. Softwares	/ 99
5. Folk Literary and Artistic Works	/ 101
6. Other Works	/ 106
7. Ideas	/ 114
8. Plots	/ 118
9. Artistic Images	/ 120
 Chapter 4 Cases that do not Constitute Plagiarism	 / 124
1. Where Confusion about Source is Unlikely	/ 124
2. Signing One's Own Name on Another Person's Work in the Line of Duty	/ 127
3. Works that are by Nature without A Specific Source	/ 131
4. Cases in Which Source Attribution is not Required by Convention	/ 134
5. Cases in Which the Author Has Authorized Another to Sign on Their Behalf	/ 137
6. Cases in Which Source Attribution is Impossible for Elements of A Work	/ 141
7. Organizations or Institutions Signing as Authors	/ 147
8. Borrowing from the Creative Ideas in the Works of Others	/ 148

Part Two Civil Law Liability

Chapter 5 The Elements of Plagiarism Tort Liability	/ 155
1. The Degree of Subjective Fault	/ 156
2. Damage	/ 160
3. The Subject of Plagiarism Lawsuit	/ 162
4. Specific Circumstance of Plagiarism	/ 170
5. Copyright and Its Social Effect of the Work of Plagiarism	/ 174

6. The Recommended Clause about Plagiarism in the Copyright Law	/ 179
---	-------

Chapter 6 Several Problems Associated with Plagiarism Tort

Liability / 182

1. Author Attribution for Derivative Works	/ 182
2. Self-plagiarism	/ 185
3. The Ordering of Names of Co-authors	/ 187
4. Rational Use	/ 190
5. Legal Problems for the Publisher	/ 193
6. Compensation for Psychological Damage	/ 196

Part Three Public Law Liability

Chapter 7 The Administrative Liability of Plagiarism / 207

1. Copyright Administration Department' Punishment for Plagiarism	/ 207
2. Schools' Administrative Punishment for Plagiarism by Students	/ 211
3. Schools' Administrative Punishment for Plagiarism by Teachers	/ 216
4. Punishment by Research Funding Organizations	/ 224
5. Review of China's Administrative Punishment for Plagiarism	/ 227

Chapter 8 The Criminal Penalty for Plagiarism / 231

1. The Reasons for Making Plagiarism A Crime	/ 232
2. The Reasons for Not Making Plagiarism A Crime	/ 233
3. Rules about Plagiarism in Chinese Criminal Law	/ 236

Appendix Reflection and Reconstruction of Moral Rights System / 238

References / 262

Postscript / 267

导 论

自从人类在作品上有了署名以后，为了追名逐利，剽窃就经常发生。古今中外，概莫能外。在中国古代，有因剽窃而贾祸的，^① 有为了剽窃而杀人的，^② 还有不仅要剽窃别人的作品，还要“剽窃”

① 清代的庄廷钱就是因为剽窃而致祸的。庄廷钱，字子襄，浙江乌程（今吴兴）人，家资万贯，为南浔巨富。他双目失明后，有心编一部史书传名后世，就像司马迁所说的“左丘失明，厥有《国语》”，于是花了上千两银子，从明天启朝大学士朱国祯子孙手中购得朱生前所撰写的《列朝诸臣传》，并聘请一批名士润色，又补写了崇祯朝的史事，定名《明史辑略》，署上自己的名字。书完稿后，庄廷钱病故，他父亲庄允诚为成全儿子的心愿，雇工刻印，于顺治十七年冬刊行。但因原稿奉南明为正朔，又多指斥降清将领，触犯时忌，为人告发，酿成大祸。时庄廷钱已死，被剖棺戮尸，父庄允诚瘐死狱中，弟庄廷钺被凌迟处死，株连甚众，“名士伏死者二百二十一人”。因求名而剽窃，因剽窃而惨遭灭门之祸。参见丰家骅《古人是怎么剽窃的》，来源于 http://history.news.163.com/09/0904/13/5ICC5I5Q00011247_2.html，发布时间 2009 年 9 月 4 日，访问时间 2013 年 3 月 22 日。

② 宋之问是初唐时期的著名诗人。他有个外甥叫刘希夷，也是当时一位小有名气的诗人。刘希夷 25 岁中进士，好为宫体，词情哀怨。他曾苦吟得句：“今年花落颜色改，明年花开复谁在？”他自感不祥，复苦思冥索，得“年年岁岁花相似，岁岁年年人不同”的佳句。此句颇有妙处，宋之问便想占为己有，刘希夷碍于舅舅情面口头答应，后又反悔不肯。舅舅和外甥二人争执起来。宋之问一不做二不休，用装土的袋子将刘希夷压死。为了剽窃两句诗，居然把自己的外甥杀了，确是千古奇闻。参见丰家骅《古人是怎么剽窃的》，来源于 http://history.news.163.com/09/0904/13/5ICC5I5Q00011247_2.html，发布时间 2009 年 9 月 4 日，访问时间 2013 年 3 月 22 日。