

著作权法研究

——国际条约、中国立法与司法实践

吴伟光 著

清华大学出版社

著作权法研究

——国际条约、中国立法与司法实践

吴伟光 著

（CIP）数据在案

清华大学出版社
北京

内 容 简 介

本书从国际公约到中国的立法与司法实践的维度,以及从法理、立法与司法的维度两个方面对中国著作权法律制度进行了系统研究和讨论;其中包括对国际公约、国外立法例以及中国立法和相关司法判例的研究、分析和比较。并且从经济、社会和政治的角度对著作权法制度进行了历史发展层面的分析和研究,从而为读者提供一个有机的和立体的著作权法制度研究成果。本书还对著作权法制度中的一些重点和热点问题进行了分析,包括著作权保护的客体、作品的独创性、中文字体的著作权保护、民间文学艺术作品、著作权的限制与例外、权利集体管理制度以及侵权的民事责任和赔偿具体内容等。

本书适合法律本科学生、研究生、法律研究人员及对知识产权感兴趣的读者阅读。

版权所有,侵权必究。侵权举报电话:010-62782989 13701121933

图书在版编目(CIP)数据

著作权法研究:国际条约、中国立法与司法实践 / 吴伟光著. —北京:清华大学出版社,2013

ISBN 978-7-302-32892-6

I. ①著… II. ①吴… III. ①著作权法—研究 IV. ①D913.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 136439 号

责任编辑:方 洁

封面设计:傅瑞学

责任校对:王荣静

责任印制:宋 林

出版发行:清华大学出版社

网 址: <http://www.tup.com.cn>, <http://www.wqbook.com>

地 址:北京清华大学学研大厦 A 座 邮 编:100084

社总机:010-62770175 邮 购:010-62786544

投稿与读者服务:010-62776969, c-service@tup.tsinghua.edu.cn

质 量 反 馈:010-62772015, zhiliang@tup.tsinghua.edu.cn

印 刷 者:三河市君旺印装厂

装 订 者:三河市新茂装订有限公司

经 销:全国新华书店

开 本:155mm×230mm 印 张:43 字 数:634 千字

版 次:2013 年 9 月第 1 版

印 次:2013 年 9 月第 1 次印刷

定 价:68.00 元

产品编号:054150-01

清华大学文科振兴计划后期资助项目
北京市社会科学理论著作资助

前 言

著作权法制度是一项复杂的法律制度,在西方发达国家已经有几百年的历史,并且经历了诸多的历史变迁,因而成为一项具有明显的国际化特征和国家主权性特征的法律制度。

新中国的著作权法制度是在 1979 年的改革开放之后才逐步建立起来的,并且经历了三个较为明显的阶段。第一个阶段是自 1990 年第一部著作权法颁布至 2001 年中国加入 WTO 之前。这一阶段的特征是我国的法律制度包括著作权法制度的建设采取了一定的权宜之计,目的是为了能够成功地吸引外资和外国高新技术,以满足改革开放的需要。因此,著作权法对作品的保护程度与其他发达国家相比相对较低,具有一定的被动性。第二阶段是自 2001 年中国加入 WTO 至 2008 年中国颁布《国家知识产权战略纲要》。在第二阶段,由于加入 WTO 的现实需要,中国的著作权法进行了较大修订,对著作权的保护范围和程度有了很大提高,从法律条文本身来看已经全面符合了《伯尔尼公约》和 Trips 协议的要求,并且与其他发达国家的版权制度基本没有了大的差距。在这一阶段,中国的著作权司法水平也有了很大提升,法官的业务素质和职业规范都有了很大进步,司法判决文书更加注重法律适用和推理过程的准确性。第三阶段是自 2008 年中国颁布《国家知识产权战略纲要》至今,这一阶段的显著特征是中国的著作权法制度走上了自我发展的道路,主要目的不再是为了满足国际社会的压力或者要求,而是为了满足国内产业发展和变革的需要,尤其是转变国家经济模式,建立创新型国家的需要。著作权法正在进行的

第三次修改便是这一发展需要的明确回应,并且越来越多的国内企业,例如音乐产业、电影产业以及互联网络产业都参与了这次修改,因而,这对于我国未来著作权法制度的发展非常重要。

本书是在这一背景之下对我国著作权法制度从总体上到一些重点问题的研究。这一研究遵循两个维度来进行,一是从国际公约到国内立法和司法的维度来研究;二是从法理、立法到司法实践的维度来研究。对这两个维度进行选择的理由是国际公约尤其是《伯尔尼公约》和 Trips 协议以及 2007 年加入的 WCT 和 WPPT 对我国的著作权法制度从立法到司法都产生了直接的影响和约束力,对我国著作权法制度的理解和研究必须将其置于国际维度之下,否则这种研究就是没有国际根基和视野的。而著作权法制度本身又是各个主权国家独立存在的法律制度,国际公约只是主权国家在这一制度上所达成的协议和共识。如果一个国家自身没有对著作权制度有独立的研究和见解,那么在国际交往中就会失去重心和方向。因此从法理、立法和司法实践等角度来研究中国的著作权法制度,目的是从经济、社会和政治等方面理解著作权法制度的本质,从而发展出适合中国政治、经济和社会发展的独立的著作权法理论和制度。这两个维度的结合和相互影响就是中国著作权法制度的具体体现。

本书共有 11 章,分别研究著作权法制度的历史以及基本理论,国际公约以及基本原则,著作权法保护的客体,著作权的内容,著作权的权利主体以及权利归属,邻接权,权利的限制与例外,技术保护措施和权利管理信息,版权集体管理制度,著作权的保护与民事法律救济,以及著作权法制度的特征与未来面临的挑战。

缩略语与译文

缩略语或者译文	全称或者原文	备注
WTO	世界贸易组织(World Trade Organization)	
WIPO	世界知识产权组织(World Intellectual Property Organization)	
英国《安妮女王法》	An Act for the Encouragement of Learning, by Vesting the Copies of Printed Books in the Authors or Purchasers of Copies, during the Times therein mentioned	
《大清著作权律》	《大清著作权律》,宣统二年(1910)	
《伯尔尼公约》	《伯尔尼保护文学和艺术作品公约》1886年9月9日签订,1896年5月4日在巴黎补充完备,1908年11月13日在柏林修订,1914年3月20日在伯尔尼补充完备,1928年6月2日在罗马修订,1948年6月26日在布鲁塞尔修订,1967年7月14日在斯德哥尔摩修订,1971年7月24日在巴黎修订,1979年9月28日更改。	
《〈伯尔尼公约〉指南》	《保护文学艺术作品伯尔尼公约(1971年巴黎文本)指南》,刘波林译,北京,中国人民大学出版社,2002。	
《世界版权公约》	《世界版权公约》,(联合国教科文组织1971年7月24日巴黎修订本)	
《保护录音制品公约》	《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)	
《著作权法》(1990)	《中华人民共和国著作权法》,主席令(第三十一号),1990年9月7日通过,自1991年6月1日起施行。	
《著作权法》(2001)	《中华人民共和国著作权法》,主席令(第五十八号),1990年9月7日通过,2001年10月27日修正并公布,自公布之日起施行。	
《著作权法》	《中华人民共和国著作权法》,主席令(第二十六号),1990年9月7日通过,2001年10月27日第一次修正,2010年2月26日第二次修正,自2010年4月1日起施行。	

续表

缩略语或者译文	全称或者原文	备注
《著作权法第三次修改征求意见稿二》	《中华人民共和国著作权法》(修改草案第二稿)(国家版权局 2012 年 7 月)	
Trips 协议	世界贸易组织协定中《与贸易有关的知识产权协议》(1994)	
WCT	《世界知识产权组织版权条约》(1996)	
WPPT	《世界知识产权组织表演和录音制品条约》(1996)	
《视听表演北京条约》	《视听表演北京条约》，由 WIPO 保护音像表演外交会议于 2012 年 6 月 24 日在北京通过。	
《著作权法实施条例》	《中华人民共和国著作权法实施条例》，国务院令 第 359 号，自 2002 年 9 月 15 日起施行。	
《计算机软件保护条例》	《计算机软件保护条例》，国务院令 第 339 号，自 2002 年 1 月 1 日起施行。	
《著作权集体管理条例》	《著作权集体管理条例》，国务院令 第 429 号，自 2005 年 3 月 1 日起施行。	
《信息网络传播权保护条例》	《信息网络传播权保护条例》，国务院令 第 468 号，自 2006 年 7 月 1 日起施行。	
《集成电路布图设计保护条例》	《集成电路布图设计保护条例》，国务院令 第 300 号，自 2001 年 10 月 1 日起施行。	
《卫星公约》	《关于播送由人造卫星传播载有节目的信号的公约 (1974)》(1974 年 5 月 21 日于布鲁塞尔签订)	我国未加入
《华盛顿条约》	Treaty on Intellectual Property in Respect of Integrated Circuits, Adopted at Washington, on May 26, 1989	
《罗马公约》	《保护表演者、录音制品制作者和广播组织的国际公约》(1961 年 10 月 26 日于罗马签订)	我国未加入
《巴黎公约》	《保护工业产权巴黎公约》，1883 年 3 月 20 日达成，1900 年 12 月 14 日在布鲁塞尔修订；1911 年 6 月 2 日在华盛顿修订；1925 年 11 月 6 日在海牙修订；1934 年 6 月 2 日在伦敦修订；1958 年 10 月 31 日在里斯本修订；1967 年 7 月 14 日在斯德哥尔摩修订；1979 年 10 月 2 日修正。	
《字体保护维也纳协定》	Vienna Agreement for the Protection of Type Faces and Their International Deposit	未生效

续表

缩略语或者译文	全称或者原文	备注
《英国版权法》	1988 年《英国版权、设计与专利法》 the Copyright, Designs and Patents Act 1988 of United Kingdom	
《法国知识产权法典(法律部分)》	《法国知识产权法典(法律部分)》, 黄晖等译, 载《十二国著作权法》, 北京, 清华大学出版社, 2011。	
《美国版权法》	Copyright Law of the United States and Related Laws Contained in Title 17 of the United States Code	
美国《1988 年伯尔尼公约实施法》	The Berne Convention Implementation Act of 1988	
美国《视觉艺术者权利法》	the Visual Artists Rights Act of 1990	
《民法通则》	《民法通则》, 中华人民共和国主席令第 37 号, 自 1987 年 1 月 1 日起施行。	
欧盟《信息社会版权指令》	Directive 2001/29/EC of the European Parliament and of the Council of 22 May 2001 on the harmonisation of certain aspects of copyright and related rights in the information society Official Journal L 167, 22/06/2001 P. 0010-0019	
欧盟《数据库保护指令》	Directive 96/9/EC of the European Parliament and of the Council of 11 March 1996 on the legal protection of databases Official Journal L 077, 27/03/1996 P. 0020-0028	
欧盟《追续权指令》	Directive 2001/84/EC of the European Parliament and of the Council of 27 September 2001 on the resale right for the benefit of the author of an original work of art	
欧盟《租赁权指令》	Council Directive 92/100/EEC of 19 November 1992 on rental right and lending right and on certain rights related to copyright in the field of intellectual property.	
欧盟《版权保护期指令》	Council Directive 93/98/EEC of 29 October 1993 harmonising the term of protection of copyright and certain related rights	
欧盟《计算机程序保护指令》	Council Directive 91/250/EEC of 14 May 1991 on the legal protection of computer programs	
《德国著作权法》	《德国关于著作权与有关的保护权的法律》, 许超译, 载《十二国著作权法》, 北京, 清华大学出版社, 2011。	

续表

缩略语或者译文	全称或者原文	备注
《法国知识产权法典》	《法国知识产权法典(法律部分)》,1992年7月1日92-587号法颁布,经2009年10月28日2009-1311号法最新修改,黄晖译,载《十二国著作权法》,北京,清华大学出版社,2011。	
联合国《保护非物质文化遗产公约》	联合国《保护非物质文化遗产公约》,巴黎,2003年10月17日。	
《突尼斯示范法》	Tunis Model Law On Copyright for Developing Countries, Unesco, WIPO1976	
《民间文学艺术作品保护示范条款》	Model Provisions for National Laws on the Protection of Expressions of Folklore Against Illicit Exploitation and other Prejudicial Actions, WIPO&UNESCO《保护民间文学艺术作品,防止不正当利用及其他侵害行为的国内法示范法条款》	
《关于涉外知识产权民事案件法律适用若干问题的解答》	《关于涉外知识产权民事案件法律适用若干问题的解答》,北京市高级人民法院,京高法发[2004]49号。	
法释[2002]31号	《最高人民法院关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》,2002年10月12日最高人民法院审判委员会第1246次会议通过,法释[2002]31号。	
《北京市高院网络著作权纠纷案件指导意见》	《北京市高级人民法院关于网络著作权纠纷案件若干问题的指导意见(一)(试行)》	
《实施国际著作权条约的规定》	《实施国际著作权条约的规定》,1992年9月25日,国务院令第105号发布。	
《广播电视管理条例》	《广播电视管理条例》,国务院令第228号,自1997年9月1日起施行。	
《保护广播组织条约》	the WIPO Treaty on the Protection of Broadcasting Organizations	未生效
《在WIPO管理的协议下Trips协议的执行》	Implications of the TRIPS Agreement on Treaties Administered by WIPO	
《义务教育法》	《义务教育法》,中华人民共和国主席令第五十二号,自2006年9月1日起施行。	

续表

缩略语或者译文	全称或者原文	备注
法释[2004]1号	《最高人民法院关于审理涉及计算机网络著作权纠纷案件适用法律若干问题的解释》,(2000年11月22日最高人民法院审判委员会第1144次会议通过。根据2003年12月23日最高人民法院审判委员会第1302次会议《关于修改〈最高人民法院关于审理涉及计算机网络著作权纠纷案件适用法律若干问题的解释〉的决定》修正),法释[2004]1号。	
法释[2004]19号	《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释》,法释[2004]19号。	
法释[2006]11号	《最高人民法院关于修改〈最高人民法院关于审理涉及计算机网络著作权纠纷案件适用法律若干问题的解释〉的决定(二)》,(2006年11月20日最高人民法院审判委员会第1406次会议通过),法释[2006]11号。	
法释[2005]12号	《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯著作权刑事案件中涉及录音录像制品有关问题的批复》,法释[2005]12号。	
《专利法》	《专利法》,中华人民共和国主席令第八号,自2009年10月1日起施行。	
《个人数据保护指令》	European Parliament and Council Directive 95/46/EC of 24 October 1995 on the protection of individuals with regard to the processing of personal data and on the free movement of such data [Official Journal L 281 of 23. 11. 1995]	
DMCA	Digital Millennium Copyright Act	
《知识产权海关保护条例》	《知识产权海关保护条例》,国务院令第572号,自2010年4月1日起施行。	
《侵权责任法》	《侵权责任法》,中华人民共和国主席令第21号,自2010年7月1日起施行。	
《北京市高级人民法院关于确定著作权侵权损害赔偿责任的指导意见》	《北京市高级人民法院关于确定著作权侵权损害赔偿责任的指导意见》,京高法发[2005]12号。	
《消费者权益保护法》	《消费者权益保护法》,中华人民共和国主席令第11号,自1994年1月1日起施行。	
《最高法院通知》(法[2010]431号)	《最高人民法院关于充分发挥刑事审判职能作用依法严惩侵犯知识产权和制售假冒伪劣商品犯罪的通知》,法[2010]431号。	

续表

缩略语或者译文	全称或者原文	备注
《合同法》	《合同法》，中华人民共和国主席令第十五号，自 1999 年 10 月 1 日起施行。	
法释[1999]19 号	《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释(一)》，最高人民法院，法释[1999]19 号。	
《著作权行政处罚实施办法》	《著作权行政处罚实施办法》，国家版权局令第 6 号，自 2009 年 6 月 15 日起施行。	
法释[2007]6 号	《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释(二)》，法释[2007]6 号。	
法释[2004]19 号	《最高人民法院、最高人民检察院关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释》，法释[2004]19 号。	
法释[2010]13 号	《最高人民法院关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定》，法释[2010]13 号。	
《行政处罚法》	《行政处罚法》，中华人民共和国主席令[1996]63 号，自 1996 年 10 月 1 日起实施。	
《刑法》	《刑法》，中华人民共和国主席令第 83 号，自 1997 年 10 月 1 日起施行(1979 年 7 月 1 日第五届全国人民代表大会第二次会议通过；1997 年 3 月 14 日第八届全国人民代表大会第五次会议修订；根据 1999 年 12 月 25 日《中华人民共和国刑法修正案》、2001 年 8 月 31 日《中华人民共和国刑法修正案(二)》、2001 年 12 月 29 日《中华人民共和国刑法修正案(三)》、2002 年 12 月 28 日《中华人民共和国刑法修正案(四)》、2005 年 2 月 28 日《中华人民共和国刑法修正案(五)》、2006 年 6 月 29 日《中华人民共和国刑法修正案(六)》、2009 年 2 月 28 日《中华人民共和国刑法修正案(七)》修正、2011 年 2 月 25 日《中华人民共和国刑法修正案(八)》修正)。	

目 录

第一章 著作权法制度的历史与基本理论概述	1
一、现代著作权法的起源与历史背景	1
二、著作权制度的基本理论和目标	5
三、著作权和版权的关系	16
第二章 国际公约以及基本原则	20
第一节 《伯尔尼公约》及其基本原则	20
一、《伯尔尼公约》的历史与主要内容	20
二、《伯尔尼公约》的基本原则	23
三、适用《伯尔尼公约》的连接点	34
第二节 Trips 协议以及与《伯尔尼公约》等公约的关系	40
一、Trips 协议背景	40
二、Trips 协议以及与《伯尔尼公约》等公约的关系	43
三、Trips 协议的基本原则	46
四、国际公约与我国著作权法的关系	50
第三章 著作权法保护的客体	54
第一节 著作权保护作品的法律特征	54
一、著作权保护作品的积极特征	57
二、著作权所保护作品的消极特征	88

第二节 著作权保护客体的具体内容	99
一、概述	99
二、作品的具体类型	101
第三节 中文字体的著作权保护问题	145
一、与字体有关的概念	146
二、中文字体著作权法保护的必要性分析	148
三、中文字体的著作权保护	156
四、公共利益	167
第四节 民间文学艺术作品的保护	174
一、民间文学艺术作品保护的推动力	174
二、国际上民间文学艺术作品法律保护的主要分歧	176
三、我国基于著作权法的特别法保护的可行性	179
四、民间文学艺术作品申报登记制	182
五、我国民间文学艺术作品保护的权益体系构造	185
第四章 著作权的内容	194
第一节 著作权的获得	194
一、著作权的自动获得	196
二、其他外国人或者无国籍人在我国的著作权的 获得	199
三、港澳台居民在我国大陆地区著作权的获得	200
第二节 作者的精神权利	201
一、作者的精神权利概述	201
二、精神权利的种类与内容	209
三、精神权利的保护期	220
第三节 著作权人的经济权利	222
一、著作权人的经济权利概述	222
二、复制权类	223
三、演绎权类	241
四、传播权类	254
五、其他权利	270

六、经济权利的保护期限	276
第五章 著作权的权利主体与归属	291
第一节 著作权的主体	291
一、著作权主体的概念	291
二、作者	292
三、作者身份的确定	298
四、著作权的继受主体	301
第二节 著作权的归属	302
一、著作权归属的一般原则	302
二、合作作品的著作权归属	303
三、演绎作品的著作权归属	305
四、汇编作品的著作权归属	306
五、电影作品的著作权归属	307
六、美术作品的著作权归属	311
七、委托作品的著作权归属	312
八、职务作品的著作权归属	313
第六章 邻接权	315
第一节 邻接权概述	315
一、邻接权的概念	315
二、邻接权的产生与种类	317
第二节 表演者及其权利	319
一、表演者的概念	319
二、外国或者无国籍表演者	324
三、表演者权利的客体	326
四、表演者权利的内容	328
五、表演者权利的行使与权利保护期限	338
第三节 录音录像制品制作者以及权利	340
一、录音制品的概念	340
二、录音制品制作者	341

三、录音制品制作者权利	343
四、录像制品的特殊问题	351
第四节 广播组织以及权利	355
一、广播组织权利的主体与客体	355
二、广播组织权利的内容	359
第五节 版式设计者及其权利	369
一、权利的主体与客体	369
二、权利的内容	370
第七章 权利的限制与例外	374
第一节 权利的限制与例外的基本理论	374
一、权利限制与例外的理论基础	374
二、权利限制与例外的国际公约基础	380
三、合理使用的性质与协议放弃的合法性	382
四、权利的限制与例外和合法获得的作品	388
五、权利的限制与例外的情形是封闭的还是开 放的?	390
第二节 权利例外的具体情形	395
一、个人使用	395
二、为介绍、评论作品或者说明问题而使用	401
三、为报道时事新闻而使用	404
四、新闻报道转载使用	406
五、对公众集会讲话的使用	410
六、课堂教学与研究的使用	412
七、执行公务的使用	416
八、图书馆使用	418
九、免费表演	423
十、对室外公共场所艺术作品的使用	426
十一、翻译成少数民族文字的使用	430
十二、将已经发表的作品改成盲文出版	432
第三节 法定许可	433

一、法定许可概述	433
二、教科书与义务教育网络传播的法定许可	435
三、报刊转载法定许可	437
四、制作录音制品的法定许可	439
五、播放录音制品和其他作品的法定许可	444
六、扶贫目的的信息网络传播的法定许可	449
第四节 三步检验法	451
一、《伯尔尼公约》中的三步检验法	451
二、三步检验法在《伯尔尼公约》、Trips 协议和 WCT 以及 WPPT 中的关系	453
三、“三步检验法”的解释	458
第五节 权利的用尽	462
一、权利用尽原则的概念	462
二、权利用尽的范围	464
三、权利用尽与合同限制	471
第八章 技术保护措施和权利管理信息	473
第一节 技术措施	473
一、技术措施的背景与概念	473
二、对技术措施的保护	482
三、对技术措施的限制	488
第二节 权利管理信息	500
一、权利管理信息的概念	500
二、对权利管理信息的保护	501
第九章 版权集体管理制度	504
第一节 版权集体管理制度的意义与挑战	504
一、版权集体管理组织的定义与功能	506
二、版权法律制度的本质与分歧	513
第二节 我国版权集体管理制度的弊端与改革	518
一、排除市场价格机制的弊端	519