

# 第七章 著作权法律保护

## 第一节

著作权侵权行为的认定

## 第二节

侵犯著作权应承担的法律责任

## 第三节

著作权侵权纠纷的处理

## 第四节

案例分析

# 第一节 著作权侵权行为的认定

## 一、侵犯著作权的概念

指未经著作权人同意，又无法律依据，私自使用受著作权法保护作品的行为。

## 二、侵犯著作权的构成要件

- ✧ 侵害的对象是在保护期限内的作品
- ✧ 侵害行为具有违法性

## 三、侵犯著作权的种类

### ■ 直接侵权与间接侵权

### ■ 直接侵权

#### (一) 直接侵权行为构成要件

- 1、所侵害的标的属于著作权法的保护范围
- 2、受害人须有著作权
- 3、受害人需证明对方有侵权行为
- 4、被告无法以“合理使用”或其他法定事由为抗辩

## (二) 直接侵权行为的主要体现形式

### 1、应该承担民事责任的侵权行为

- (1) 未经著作权人许可，私自刊登其作品的行为。
- (2) 未经合作作者的许可，将与别人合作创作的作品看成自己单独创作的作品刊登的行为。
- (3) 没有参加创作，为谋取个人名利，在别人作品上署名的行为。
- (4) 歪曲、篡改别人作品的行为。
- (5) 抄袭别人作品的行为。
- (6) 未经著作权人许可，没有法定根据使用别人作品的行为。
- (7) 使用别人作品未按要求付酬的行为。
- (8) 未经权利人许可，出租别人作品或音像作品的行为。
- (9) 未经出版者许可，使用其版式设计的行为。
- (10) 未经表演者许可，播放或录制其表演的行为。
- (11) 其他侵犯著作权或邻接权的行为。

## 2、除应承担民事责任，还可能承担行政责任、刑事责任的侵权行为

- (1) 未经著作权人许可，向公众传播其作品的行为。
- (2) 出版别人享有专有出版权图书的行为。
- (3) 未经表演者许可向公众传播其表演的行为。
- (4) 未经录制者许可向公众传播其录制品的行为。
- (5) 未经许可播放或复制广播、电视的行为。
- (6) 未经许可有意避开或破坏保护著作权或邻接权的技术措施的行为。
- (7) 未经许可有意删除或变化权利管理电子信息的行为。
- (8) 制作、出售假冒别人署名的作品的行为

### (三) 直接侵权的构成与主观过失

只要未经著作权人许可，也没有法律要求的免责理由，私自实施受专有权利控制的行为即构成“直接侵权”。至于行为人的心理状态怎样，是否有主观过失，只影响损害赔偿数额或救济措施，并不影响对行为构成直接侵权的认定。

假如直接侵权者无主观过失，其承担法律责任的方式与有过失的侵权者不同，无需承担损害赔偿责任。

## ➤ 间接侵权

指有意为直接侵权行为提供帮助或条件的行为，即被控侵权者并未从事直接侵害著作权的行为，如复制、发行、播放、展览等，但有意为别人从事这些行为提供帮助或条件。

## ■ 四、侵权诉讼中的举证

- 一般来说，因为构成直接侵权行为不必行为人具有主观过失，原告的举证责任相对而言是很轻易推行的。原告只需证明自己是有关作品的著作权人，以及被告未经许可使用了自己的作品。假如原告还要求被告承担补偿责任，这时“举证责任倒置”，由被告举证证明自己实施侵权行为时没有有意和过失。

# 实务探讨：“陷阱取证”正当吗？

- 刑事侦查中的“陷阱取证”是国家利用公权力打击犯罪的手段，其使用条件和方式受到刑事诉讼法等法律的严格限制。而著作权人在以常规措施难以取得别人侵权证据时，使用“陷阱取证”措施而取得的证据是否具有效力依然是一种有争议的问题。

# 北大方正集团、北京红楼计算机科学研究所以北京高术天力科技有限公司案

- 方正企业发觉高术企业在销售激光照排机时随机安装方正企业享有著作权的RIP软件。为获取证据，方正企业就派员工租用民房，并以一般顾客的身份屡次与高术企业商谈购置装有盗版软件的激光照排机事宜。在身着便装的公证人员在场的情况下，高术企业的员工在交付照排机的同步安装了该盗版软件。

- 一审法院—北京市第一中级人民法院
- 2023年12月20日判决：一、高术企业立即停止复制、销售方正RIP软件的侵权行为；二、高术自判决生效之日起三十日内，在《计算机世界》刊登启事，向北大方正企业、红楼研究所赔礼道歉；三、高术企业补偿北大方正企业、红楼研究所经济损失600,000元；四、高术企业补偿北大方正企业、红楼研究所为本案支付的调查取证费（购机款394,250元、房租3,000元、公证费10,000元）共407,250元；五、北大方正企业、红楼研究所应在高术企业返还购机款394,250元后，将激光照排机

## 二审—北京市高级人民法院

- 原告在被告几次申明该激光拍照机有配套的正版软件，其无权直接销售方正软件的情况下，原告仍坚持要用盗版软件，反复游说、再三要求被告员工为其安装盗版软件，与刑事案件中的“犯意诱惑型”侦查圈套极为相像。这种取证方式虽然并未被法律所明确禁止，但它有违诚实信用原则，一旦取得支持，将对正常的市场交易秩序造成破坏，危及市场信用的建立。所以法院对由此产生的证据效力不予认可。

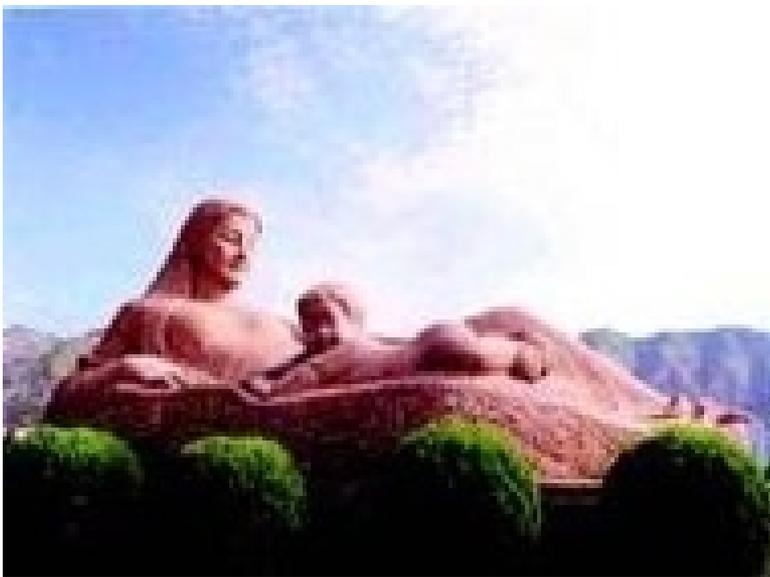
# 再审——最高人民法院

- 在民事诉讼中，尽管法律对于违法行为作出了较多的明文要求，但因为社会关系的广泛性和利益关系的复杂性，除另有明文要求外，法律对于违法行为不采用穷尽式的列举要求，而存在较多的空间根据利益衡量、价值取向来处理，故对于法律没有明文禁止的行为，主要根据该行为实质上的正当性进行判断。

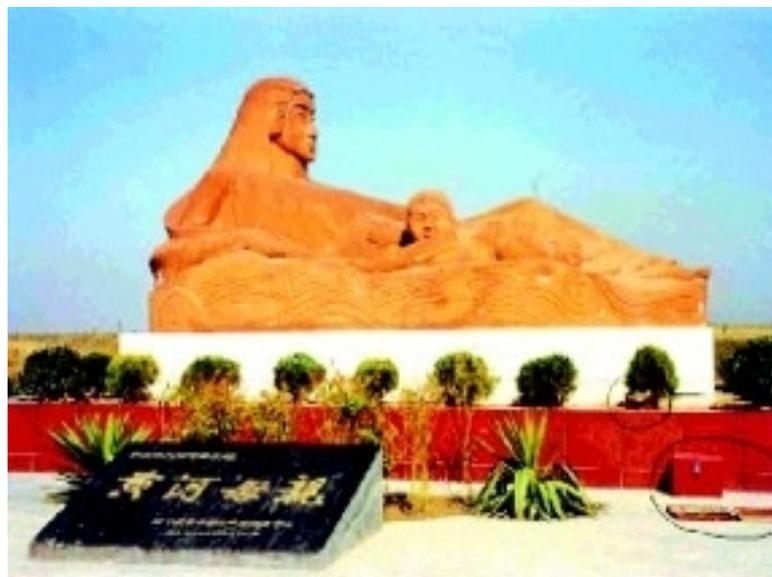
- 就本案而言，北大方正企业经过公证取证方式，不但取得了高术天力企业现场安装盗版方正软件的证据，而且获取了其向其他客户销售盗版软件，实施同类侵权行为的证据和证据线索，其目的并无不正当性，其行为并未损害社会公共利益和別人正当权益。加之计算机软件著作权侵权行为具有隐蔽性较强、取证难度大等特点，采用该取证方式，有利于处理此类案件取证难问题，起到威慑和遏制侵权行为的作用，也符合依法加强知识产权保护的法律精神。另外，北大方正企业采用的取证方式亦未侵犯高术企业、高术天力企业的正当权益。北大方正企业、红楼研究所申请再审的理由正当，应予支持。

# 案例:作品对比

原作《黄河母亲》花岗岩城雕造型优美



洽川的《黄河母亲》仿造品粗制滥造





多媒体互动案例：

**“黄河母亲”的悲痛**

——雕塑家何鄂诉陕西合阳县某旅游航运中心侵权案

讨论：

**合阳县的雕塑涉及侵权吗？试以本案为例阐明怎样认定作品侵权？**

# 第二节 侵犯著作权的法律责任

## 一、民事责任

### (一) 管辖

著作权民事纠纷案件一般由中级以上人民法院管辖，但是各高级人民法院根据本辖区的实际情况，能够拟定若干基层人民法院管辖第一审著作权民事纠纷案件。因侵犯著作权行为提起的民事诉讼在地域管辖方面，由侵权行为的实施地、侵权复制品储备地或者查封扣押地、被告住所地人民法院管辖。

## (二) 种类

1、停止侵害。

2、消除影响

3、赔礼道歉。

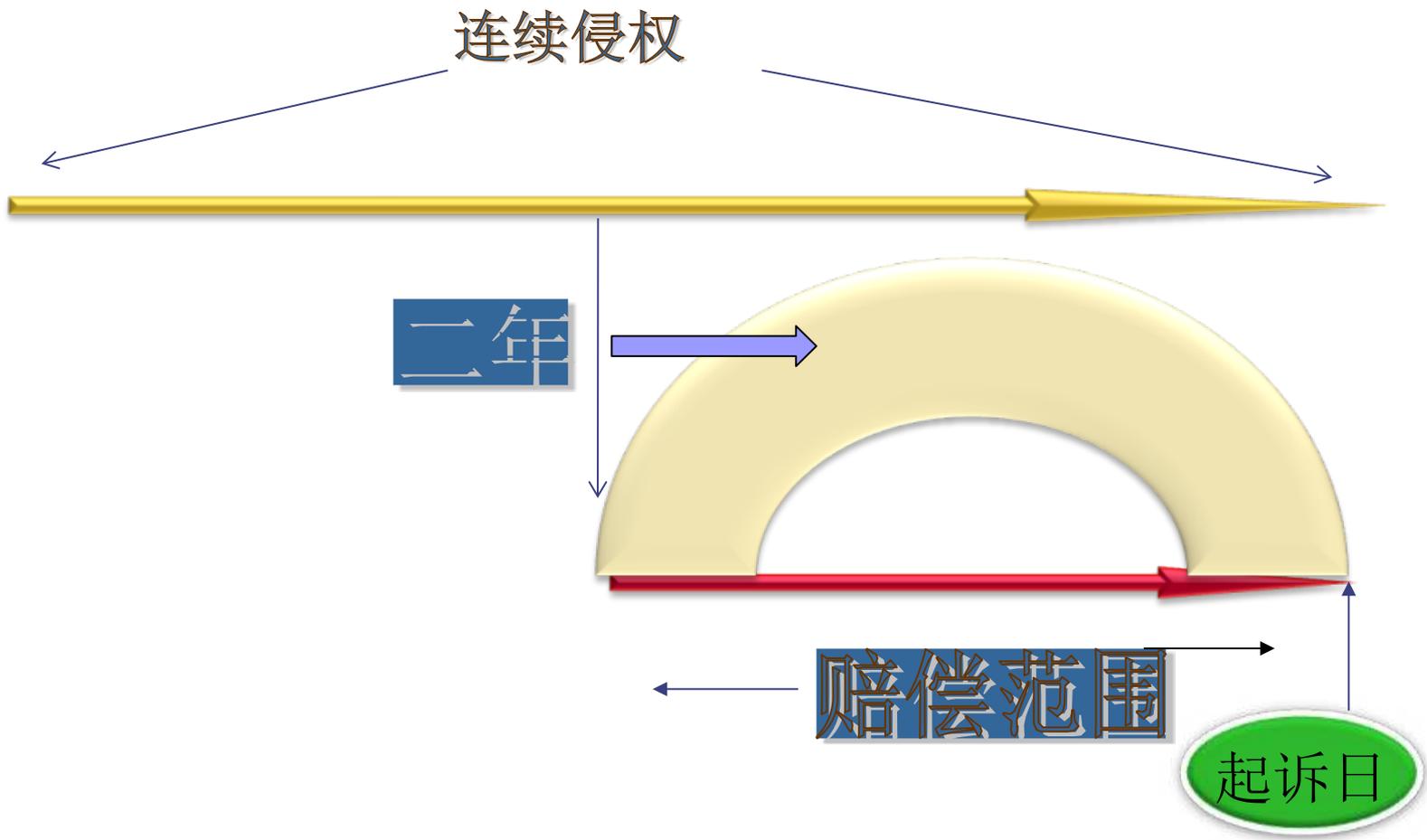
4、补偿损失。 **损失补偿额的计算：**

- **按照权利人的实际损失计算**
- **或者按照侵权人的违法所得补偿**
- **以上两者难以拟定的，按照50万元下列补偿**

### ■ （三）诉讼时效

- 根据2023年最高人民法院《关于审理著作权民事纠纷案件适用法律若干问题的解释》第28条规定，侵犯著作权的诉讼时效为两年，自著作权人知道或应当知道侵权行为之日起计算。权利人超过两年起诉的，如果侵权行为在起诉时仍在持续，在该著作权保护期内，人民法院应当判决被告停止侵权行为；侵权损害赔偿数额应当自权利人向人民法院起诉之日起向前推算2年计算。

# 著作权连续侵权诉讼时效图示



- 在知识产权侵权行为中，诉讼时效的起算方式是把知识产权视为连续侵权，把连续侵权中的每一种侵权行为分别视为一种起算点，只追究自起诉之日起往前推的2年之内的侵权行为，而不追究更远的侵权行为。如1997年北京市第一中院判决的“景阳岗”案中，被告提出自己从1980年就开始使用原告的作品，1989年获准注册。而原告1996年才起诉，早已超出了2年的诉讼时效。你以为，应该怎样计算补偿数额？

## **(四) 临时措施**

**A. 诉前禁令**

**B. 诉前证据保全和财产保全**

## 二、行政责任

- 1、责令停止侵权行为
- 2、没收违法所得
- 3、没收、销毁侵权复制品
- 4、罚款（非法经营额三倍下列的罚款；非法经营额难以计算的，能够处10万元下列的罚款）
- 5、没收侵权制假物资、设备

## 三、刑事责任

刑法217、218条，6种罪名及刑罚

# 第四节 案例分析

- 一、（2023司考卷三63）
- 甲影视企业将其摄制的电影《愿者上钩》的信息网络传播权转让给乙网站，乙网站采用技术措施防范未经许可免费播放或下载该影片。丙网站开发出专门规避乙网站技术防范软件，供网民在丙网站免费下载使用，学生丁利用该软件免费下载了《愿者上钩》供个人观看。对此，下列哪些说法是正确的？
- A. 丙网站的行为侵犯了著作权
- B. 丁的行为侵犯了著作权
- C. 甲企业已经丧失著作权人主体资格
- D. 乙网站可不经甲企业同意以自己名义起诉侵权行为人
- 司法部（BD）正确（AD）

- 未同意便使用，词作者发觉作品《暗香》被侵权

- “当花瓣离开花朵，暗香残留，香消在风起雨后，无人来嗅”，旋律优美的《金粉世家》主题曲《暗香》，令默默无闻的沙宝亮一炮而红。但这首歌却引起了词作者与演唱者之间的一场侵权官司：2023年11月，《暗香》词作者陈涛把歌手沙宝亮和北京当代力量文化发展有限公司告上了法院。

- 早在2023年5月，陈涛接受《金粉世家》剧组委托为三宝作曲的电视连续剧主题歌《暗香》填词，主题歌由沙宝亮演唱。2023年4月，未经陈涛的允许，当代力量企业与别人共同制作了沙宝亮演唱的歌曲MV《暗香》，并交由电视台播出。今后，当代力量企业又制作了《沙宝亮》歌曲专辑CD和同名磁带。

- 2023年9月27日、10月18日，沙宝亮分别在第四届中国金鹰电视艺术节开幕式及第七届宁波国际服装节开幕式上演唱了《暗香》，而这两次表演也未经陈涛的同意，并未支付酬劳。于是，陈涛将当代力量企业及沙宝亮告上法庭，要求沙宝亮立即停止侵权行为，未经许可不得再演唱歌曲《暗香》；当代力量企业立即停止侵权行为，停止销售有歌曲《暗香》的专辑《沙宝亮》；沙宝亮和当代力量企业赔礼道歉，消除影响，并补偿损失**20**万元。

## ■ 一审：沙宝亮侵权成立

- 北京朝阳区人民法院经审理后以为，歌曲《暗香》由词曲两部分构成，词曲作者对各自创作的部分单独享有的著作权均受到著作权法保护。我国著作权法要求，受委托创作的作品，著作权的归属由委托人和受委托人经过协议约定，协议未作明确约定或者没有签订协议的，著作权属于受托人，如无相反证据在作品上署名的为作者。

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/197165020145006154>