

挑战与应对:网络知识产权保护机制创新

——从“谷歌事件”说起

苏江丽

(中共漯河市委党校法学教研室,漯河462000)

摘要 最近发生的“谷歌事件”从一个侧面较为集中地反映了我国网络知识产权的保护现状。网络知识产权保护意义重大。网络新技术给我国网络知识产权保护提出了挑战,从完善法律体系、规范知识产权伦理、加强版权执法、利用新技术强化保护等方面健全完善网络知识产权保护机制,促进互联网产业的健康发展,推动社会主义文化大发展大繁荣。

关键词 网络知识产权 “谷歌事件” 版权保护 机制创新

中图分类号 G203 **文献标识码** A

Challenge and Response: the Mechanism Innovation on Internet Intellectual

Property Protection

——Analysis from "Google Event"

Su Jiangli

(Department of Laws, Party School of Luohe Municipal Party Committee, Luohe 462000)

Abstract "Google Event", in some degree, reflects the present conditions of internet intellectual property protection in our country; the internet intellectual property protection is of significance. So, faced with the challenge of internet technology on the internet intellectual property protection, we should make the laws system better, standardizes intellectual property ethics, strengthens copyright law enforcement and makes use of the new technology, etc, so as to promoting the healthy development of internet and to make the socialism culture more prosperous.

Key words internet intellectual property "Google Event" copyright protection mechanism innovation

网络技术的发展使得整个社会发展成了纵横交错的网络信息社会。随着数字网络技术的快速发展和广泛应用,互联网在为人们获取信息提供便利的同时,也深刻地影响了传统知识产权的管理模式,对现行的版权保护制度提出了挑战。^①从2009年11月22日“谷歌侵权门”事件到“谷歌退出中国事件”,媒体关注、网民议论、政府表态,直到2010年1月19日,法新社报道了谷歌回复其询问采访中说,“谷歌中国的职员现在都已经回到工作岗位,一切业务正常运行。”纷纷扬扬的“谷歌事件”暂告一段落。文著协负责人表示,谷歌侵犯中国著作权人的版权是不争的事实,作为国际知名企业,谷歌在开发数字图书馆过程中,应该以负责任的态度,遵守美国加入的国际版权公约,遵循“先授权后使用”的基本原则,而不应该以任何借口回避问题的实质。^②从网络知识产权这个角度看整个事情的发展,我们可以清晰地看到知识产权保护是引发这次“事件”的重要因素,中国外交部发言人马朝旭在回答记者有关谷歌事件提问时说,外资企业在中国应该遵守中国的法律法规,尊重中国公众利益和文化传统,承担相应社会责任,谷歌当然也不例外。因此,如何有效利用和创新知识产权保护机制,通过知识产权的创造、管理、保护和运用来促进互联网产业的健康发展,推动社会主义文化大发展大繁荣,是知识产权界和互联网产业界共同关心的问题。

一、网络新技术挑战中国网络知识产权保护

知识产权是智力成果的创造人依法所享有的权利和生产经营活动中标记所有人依法所享有的权利的总称,包括著作权和工业产权。知识产权是一种有别于财产所有权的无形财产权,其具体特征包括专有性、地域性和时间性。^③网络知识产权就是由数字网络发展引起或与其相关的各种知识产权。网络知识产权保护问题就是在这种数字网络背景下如何保护知识产权的问题。网络知识产权保护具有不同于传统知识产权保护的内容。网络知识产权除了传统知识产权的内涵外,又包括数据库、计算机软件、多媒体、网络域名、数字化作品以及电子版权等。因此,相对于传统知识产权,网络知识产权呈现内涵扩大、无形性加深、地域性淡薄、专有性弱化、时间性受到影响的特征,随着网络环境下新技术不断涌现,网络知识产权侵权现象非常普遍,其形式主要有网页网站侵权、P2P下载侵权、域名抢注侵权、网络隐私侵权、网络游戏侵权,此外,还有网络上载和下载、网络链接、网络转载等其他侵权形式,^④中国版权保护将面临新的挑战。

1.在网络时代,传统知识产权体系受到了前所未有的冲

击。网络使作品数字化,作品的传播形式也发生了根本变化,传播速度更加迅捷。而且作品一旦上网成为公开信息,传播很难被权利人控制,版权人很难掌握其作品被下载、发行和复制的数量。即使发生侵权,由于网络技术的羁缚,也难以向法院举证。网络模糊了国与国之间的界限,以国家利益为背景的版权保护地域性原则也受到挑战。

另一方面,我国新的网络知识产权保护体系尚未完善。我国目前已制定了网络知识产权保护的相关法律法规,但由于法律的求稳性和保守性,立法还远远落后于网络技术的发展。网络立法也还面临确权难、取证难、侵权责任分担复杂等一系列亟待解决的难题。而网络侵权行为具有涉及地域广、证据易删除、难保留、侵权数量大、隐蔽性强等特点,这些问题的解决还依赖于网络技术的发展。^⑤网络纠纷案件呈现发现侵权行为难、法律关系不清晰、确定侵权主体难、获取证据难、提交证据不完整、高额赔偿难等特点。^⑥

利用互联网实施的侵犯知识产权且情节严重行为的网络知识产权犯罪时有发生,既包括以互联网为工具实施的侵害他人知识产权的行为,也包括以承载知识产权的网络为攻击目标的犯罪活动。^⑦主要表现为利用互联网的非法销售、假冒、非法传播以及非法获取、披露、使用等。^⑧网络知识产权犯罪的衍生与泛滥,不仅使侵犯知识产权犯罪呈现出新的特点,同时也给相关犯罪的司法认定带来种种难题。相对于传统知识产权犯罪而言,网络知识产权犯罪基于自身的特点对传统刑法的相关理论与立法提出了诸多挑战。

2. 网络经济时代信息共享与知识产权保护的伦理危机。国际互联网建立的宗旨在于“全球资源共享”。知识经济时代是以智力资源的占有、配置,以科学技术为主的知识的生产、分配和使用最重要因素的经济。从社会共同进步的角度来看,知识应当共享,这种共享是道德的。但是,从知识的生产来看,它需要创造性的发挥和投入,知识生产者有权利要求占有知识产品的所有权,并通过知识产品的销售赚取利润。从知识的传播来看,它需要大量的软硬件产品的支持,这些网络产品的生产也都需要大量的投资,必须在网络使用者身上得到必要的回报。这就构成一对矛盾。“一个在所有情况下,都把信息视为发现者财产的世界是不可想像的”;同理,“一个在所有情况下,对信息的生产和传播不加以保护的世界也是不可想像的”。^⑨网络经济时代越来越要求网络经济主体必须正确处理知识产权保护和知识网络资源的共享、合理利用两者相矛盾的难题。

网民法律意识淡薄。目前我国网民的结构相当复杂,其中懂得并遵守网络知识产权的人很少。在网民不知、不懂得知识产权相关法律的情况下,要他们去遵守就更是不可能了。同时,网民责任感及公德意识的缺失。网络的开放性与匿名性能反映网民的真实“自我”,同时也更能考验、体现一个人的真正的品质与道德。

3. 新技术进步凸现立法、制度建设的滞后性。技术发展往往超出政策和法律的发展,这就需要政府研究制定与之同步的政策与法律规范,以便维护一个能够促进经济与文化发展的可信的、安全的环境,而不是对技术的进步造成阻碍。在互联网时代,信息到读者之间不再是一个线性的通道,可能会涉及搜索引擎、网站等等,这就大幅度提高了版权管理的难度。随着搜索引擎、P2P技术、博客与播客等新技术的发展,互联网不断出现一些新的情况和问题。这些新技术在给网民带来便捷的同时,也给网络知识产权保护提出了“新课题”。网络新技术首先冲击流行音乐和影视作品。一些流行音乐或热门影视作品新出不久,网友就可以在一些相关网站或通过搜索引擎下载到。一些网络服务商对音乐链接或影视作品链接进行了人为编辑、分类或推荐,或将链接

接作品的相关信息置于主要网页中的明显位置,以方便网友及增加网站点击率。新技术在增加网络侵权可能性的同时,也增加了维权的难度。随着新技术的发展,在网络环境下如何有效实施版权保护,需要在版权制度的基础上寻求新的观念突破、新的理论建构和新的制度设计。^⑩

4. 商业利益驱动。我们的时代更是一个商业时代,网络给我们带来过希望,但它也已被商业的浪潮和利益之争所淹没。一种技术必须承载经济的功能它才显示其重要性,而一旦经济成了技术的核心追求,技术就成了利益的角斗场。^⑪一些网站特别是商业网站受利益驱使,未经许可,上传他人作品;以商业为目的,将他人网站的内容链接到自己的页面下,侵入到他人服务器,非法占用和使用他人网络资源;劫持他人网络信息,阻塞他人服务器的正常运行;竞争用户,抢占网络资源,以不正当竞争的手段,干扰、屏蔽或封锁他人的同类软件;强制安装、难以卸载、强行弹出广告、劫持信息、恶意收集用户信息等损害他人利益的恶意软件(又称流氓软件);搜索引擎中的纠纷;网络插件、软件后门;网络快照;网络游戏软件中的私服、外挂纠纷等等,不仅严重侵害了权利人的合法权益,扰乱了正常的网络经营传播秩序,影响互联网产业的健康发展,而且将对图书、音乐、影视等传统产业带来灾难性打击。

网络知识产权保护不力将产生严重不良后果,造成经济、文化和社会负面影响。不尊重版权,就是剥夺了知识生产者获得再生产能力的可能。它会导致创造者外流到具备知识产权保护的国家,进而损害本国创造力,阻碍本土文化的发展。高风险的环境会对争取投资和国际形象产生负面影响,会损害国际贸易,减少国家财政收入。假冒和盗版还与有组织犯罪及恐怖主义相联系,并涉及政府层面的贪污与贿赂。知识产权保护可以协助缩小数字鸿沟,消灭数字鸿沟的关键是在知识产权保护的作用下,通过创造资源与财富使国民具备能力。加强对网络信息资源的知识产权保护,能有效地调动信息生产者和传播者的积极性,协调网络信息资源利用者与信息生产者、传播者的关系,保护文学、艺术、科学的创作与创新,促进科学与艺术的进步。^⑫

二、创新网络知识产权保护体制机制,推动网络产业发展

1. 进一步完善知识产权保护的法律体系,制定知识产权保护的全局化标准,加速网络知识产权法律“国际一体化”进程。从2001年中国加入世贸组织以来,最高人民法院共制定和修订了涉及专利、商标、著作权、不正当竞争等方面知识产权司法解释,同时,还通过各类批复等指导性文件,依法明确了知识产权保护的具体司法原则和标准,及时解决了一些较为突出的法律适用问题,完善了知识产权诉讼制度。另外,中国对知识产权保护相关法律法规和司法解释进行了全面修改,在立法精神、权利内容、法律救济手段等方面更促进了科技进步和创新,同时与世界贸易组织《与贸易有关的知识产权协议》以及其他知识产权保护国际规则相一致。2006年7月1日,由国务院制定颁布的《信息网络传播权保护条例》正式实施,我国网络环境下著作权司法保护机制日臻完善。2006年12月29日,全国人大常委会表决通过中国加入《世界知识产权组织版权条约》和《世界知识产权组织表演和录音制品条约》,这将使我国的互联网版权保护水平得到进一步的提高。

从当前我国的知识产权保护及互联网的发展来看,立法工作主要是以下三个方面:一是确立立法的原则和重点。尽快出台网络知识产权的立法,其内容应包括对网络知识产

权的定性规定与定量规定,即对网络知识产权的定义、范畴、责任主体等方面做出规定及对网络信息资源利用知识产权侵权人的处罚进行量化规定。出台层级较高的法律,修订完善现有法规,清理部门规章。二是充分利用现有法律资源。法律具有普适性,通过司法解释,将规范现实社会行为的法律延伸到知识产权保护上,节约立法成本。三是加大执法力度,做到有法必依,执法必严,积极探索互联网环境下知识产权司法保护。

知识产权保护的全球化、国际化将是以后保护知识产权的发展趋势。我国应立足本国国情,面向世界与未来,注意国际知识产权保护的最新动向,了解有关国际条约内容,参考、借鉴国外知识产权法律制度的经验,寻求一个与国际接轨的保护体系,为网络环境下知识产权信息的利用提供强有力的保障。我们应根据新的形势,依据国际规则对网络信息资源利用中的知识产权保护等方面作出适当的调整。在切实保护知识产权的同时,按照市场规律,使知识产权的保护范围、保护期限和保护方式,有利于人们对网络信息资源的利用,有利于科技知识的扩散和传播,有利于各国共享科技进步带来的利益。我们还可通过加速各国知识产权法律的“国际一体化”进程,即通过弱化知识产权的地域性来解决知识产权的“地域性”与网络知识传播的“无国界性”这一对矛盾。

2.加强网络知识产权的宣传与教育,规范网络知识产权伦理。网络信息时代,社会信息量激增,知识产权行为复杂,单靠有关机构的保护行为来进行知识产权保护显然有些力量单薄。要切实有效地保护知识产权,必须依赖于全民知识产权意识的普及和提高。采用“由上而下”与“由下而上”相结合的双向全民化知识产权保护模式,即将政府以及知识产权保护机构的保护行为与企业以及有关民间团体的保护行为相结合,再辅之以产权发明者、产权所有者以及产权使用者的共同努力,形成全民化知识产权保护形势。这是一项相当艰巨的任务,政府要下大力气进行宣传教育,从根本上消除侵权行为发生的可能性。

同时,更要设法提高网络传媒从业人员的道德水准。知识产权保护是产业形成和企业竞争力的保障,网络从业者要通过创新数字出版的商业模式、整合优质的原创内容资源、提高对客户的个性化服务能力、加强出版单位之间的合作与联盟来获得发展,要提高网络文化产品和服务的供给能力,提高网络文化产业的规模化、专业化水平。互联网企业和网站要树立“先授权、后传播”的法律意识,从源头上防范侵权盗版行为的发生,在保护自身权利的同时充分尊重他人的知识产权。我们一方面要靠法律手段来惩治网上抄袭现象,另一方面还要倡导和鼓励互联网商家和广大网民自觉维护网上基本秩序。发展支持知识产权保护的信息服务业,不断完善版权中介和社会服务体系,大力培育版权相关产业示范企业。

3. 强化网络环境下的版权执法。中国政府一向高度重视知识产权保护工作,特别是近几年来,从贯彻落实科学发展观,创建创新型国家的高度,加大了保护知识产权的力度,在保护知识产权方面取得了举世瞩目的成就。一方面,我国加快了知识产权保护的相关立法工作,完善相关法律体系;另一方面,加大执法力度,频出重拳,严厉打击侵权盗版犯罪,一大批大案要案的侦破和宣判极大地震慑了不法分子,给盗版活动以毁灭性打击。近年来“反盗版百日行动”、“反盗版天天行动”、“打击网络侵权盗版专项行动”、“打击网络侵权盗版专项行动”取得明显成效。将版权保护领域中社会最关注、影响最广泛、反映最强烈的网络侵权盗版作为当前版权执法的重点,开展专项治理行动,对维护良好的网络版

权秩序,在严厉打击各种网络侵权盗版行为的同时,注重规范重点互联网企业和网站使用作品行为,加大对在各地有影响的互联网企业和网站的主动监管,对网络影视传播、文学网站、网络新闻转载等涉及作品授权使用问题进行主动检查,加强制度建设、运用技术手段,探索建立网络版权监管的长效机制,是网络知识产权保护活动持续开展。

4. 充分利用先进的数字技术手段强化版权保护。网络上知识产权的有效保护除了运用法律手段解决问题外,使用技术手段也是得力措施,它将促使知识产权保护体制的进一步完善,并为知识产权法律的进一步扩展和延伸提供新的思路。为了进行知识产权保护,我们应该对保护对象进行技术武装,达到预防侵权行为的目的。为了保护信息系统和网络中涉及的知识产权,人们已经开发了一系列信息安全技术并付诸应用,它包括:防火墙技术、防计算机病毒技术、信息智能识别技术、信息加密技术、入口控制技术、防泄密技术、信息自动恢复技术、信息系统安全评估技术等。技术保护设置问题不仅涉及版权的防止非法拷贝,而且与信息的保密和安全,特别是与在络环境下的信息保密和安全息息相关。对于网络环境下知识产权保护来说,全面禁止任何未经授权或许可的破坏、解除、规避信息的技术保护行为是至关重要的。同时,加强对网站的监管和控制,设立由政府主导的免费资源共享网站。如果在提倡购买正版的同时,由政府开设一些专门的免费的共享网站(当然不能有侵权的网络资源),为网络用户提供较为常用的网络资源,这必然会有有效控制网络用户下载侵权的网络资源的数量。

三、结语

保护知识产权就是保护国家的根本利益和民族的创新力。良好的知识产权保护将为增强国家经济科技实力和国际竞争力提供有力支撑。只有进一步提高全民族的创新精神和知识产权保护意识,同时通过扎实有效的工作,增强保护知识产权的执法能力和执法效率,强化行政执法与刑事司法之间的衔接,坚决遏制侵犯知识产权的犯罪行为,才能真正增强全社会创造、管理、运用、维护知识产权的意识和能力,形成良好的网络环境下知识产权保护的长效机制,开创网络知识产权保护的新局面。

注释

- ① 柳斌杰:《加强保护力度,促进产业发展》,《人民日报》,2007-8-17(14)。
- ② 国家版权局:《谷歌推迟谈判,文著协维权态度不变》,(2010-1-12) [2010-1-24], <http://www.ncac.gov.cn/cms/html/205/2079/201001/696492.html>。
- ③ 张利江,孙开元:《浅析网络的知识产权保护》,《新乡教育学院学报》,2007年第3期。
- ④ 权霞:《网络环境下的知识产权保护探索》,《武警学院学报》,2007年第11期。
- ⑤ 贺桂华:《网络知识产权保护体系存在问题及对策研究》,《理论导刊》,2007年第9期。
- ⑥ 毛立军:《知识产权保护让网络发展更健康》,《人民政协报》,2007-4-27(A03)。
- ⑦ 阴建峰,张勇:《挑战与应对:网络知识产权犯罪对传统刑法的影响》,《法学杂志》,2009年第7期。
- ⑧ 游伟:《刑法理论与司法问题研究》,上海:上海文艺出版社,2001年,第420页。
- ⑨ 张震:《网络时代伦理》,成都:四川人民出版社,2002年,第133页。
- ⑩ 张健:《新技术挑战中国网络知识产权保护》,《中国改革报》,2009-7-8(006)。
- ⑪ 李钢:《网络时代的知识产权保护》,《北京邮电大学:社会科学版》,2006年第1期。
- ⑫ 林素絮:《网络信息资源利用的知识产权立法研究》,《情报探索》,2009年第2期。