

期刊著作权授权

——法律风险和应对建议

中国农业大学法律系

罗 娇



目录

- ① 著作权授权概述
- ② 传统期刊的著作权授权
- ③ 开放获取期刊的著作权授权
- ④ 预印本的著作权授权
- ⑤ 未来展望

原则1

不受著作权保护的客体，没有著作权授权的前提

什么是著作权?

著作权

民事主体对**作品**及
相关客体享有的**专
有权利**

作品

文学、艺术、科学领域内**具有独创性**并能
以某种有形形式复制的**智力成果**

必须是人类的智力成果

必须能够被他人客观感知

具有独创性

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

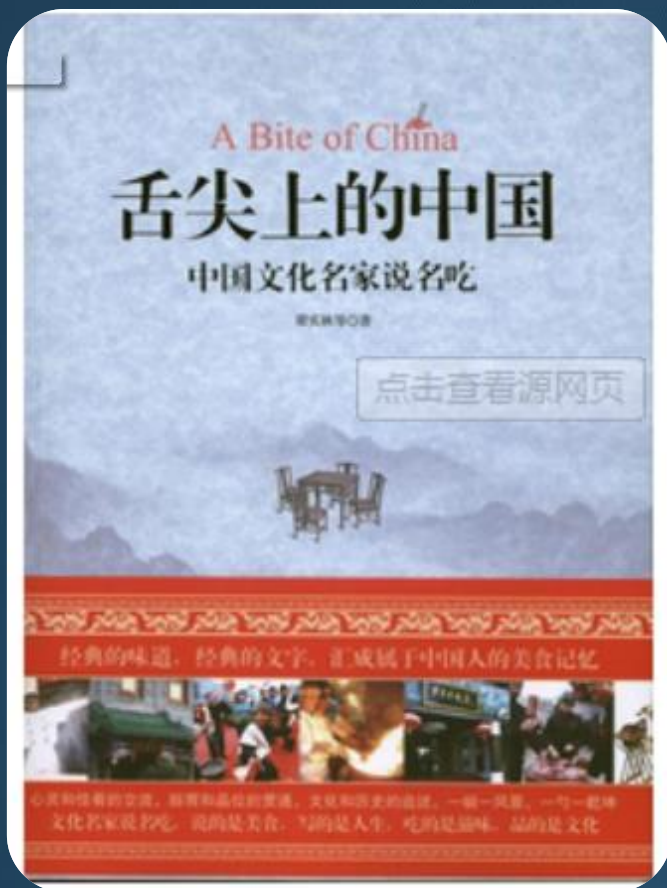
授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



侵犯它的标题版权吗？



马某等出版了图书《舌尖上的中国》，中央电视台制作了纪录片《舌尖上的中国》，并在随后出版了同名图书《舌尖上的中国》。马某认为中央电视台侵犯了其对书名“舌尖上的中国”的著作权。法院认为，“舌尖上的中国”是两个通用名词的简单组合，仅有6个字，缺乏相应的长度和必要的深度，无法充分表达和反映作者的思想感情或研究成果，无法体现作者对此付出的智力创作，不符合作品独创性的要求，因此，不是我国著作权法所保护的作品。（北京市东城区人民法院民事判决书（2012）东民初字第09636号）

作品标题……

一般不作为作品给予保护

（北京市高级人民法院《侵害著作权案件审理指南》，2018）

期刊如何保护自己的刊名？

商标法路径

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



申请注册商标，按注册商标保护

【类别：第16类期刊、报纸、杂志(期刊)、新闻刊物……】



在先使用并有一定影响的，可按未注册商标保护

《商标法》§ 32 申请商标注册不得损害他人现有的在先权利，也不得以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标。

- 是否具有“一定影响”可通过期刊的发行、销售等情况证明

及时维权

——期刊名称被他人抢先注册商标

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



《商标法》§ 45 已经注册的商标，违反本法……第三十二条规定的，自商标注册之日起五年内，在先权利人或者利害关系人可以请求商标评审委员会宣告该注册商标无效。对恶意注册的，驰名商标所有人不受五年的时间限制

2003年12月8日，孟某向商标局申请注册第3832387号“商用汽车周刊 commercial vehicle weekly”商标（简称被异议商标），指定使用商品为第16类期刊、报纸、杂志（期刊）、新闻刊物。在法定异议期内，北京卓众出版有限公司向商标局提出商标异议申请，商标局裁定被异议商标不予核准注册。

北京市第一中级人民法院认为，“商用汽车”构成了其在期刊杂志商品上在先使用并有一定影响的未注册商标。被异议商标与第三人在先使用的未注册商标构成近似商标。原告的配偶李华曾于2001年2月至12月间在《商用汽车》杂志工作，其在与《商用汽车》杂志相同、相类似类别的期刊、报纸等商品上注册被异议商标，属于以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标的情形。

期刊如何保护自己的刊名？

反法路径

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



知名商品特有名称

《反不正当竞争法》（2019年）§6经营者不得……：（一）擅自使用与他人有一定影响的商品名称、包装、装潢等相同或者近似的标识



域名、网站、网页

《反不正当竞争法》（2019年）§6经营者不得实施下列混淆行为，引人误认为是他人商品或者与他人存在特定联系：……（三）擅自使用他人有一定影响的域名主体部分、网站名称、网页等

原则2

了解权利的内容，才能明确需要哪些权利的授权

著作权有哪些权利?

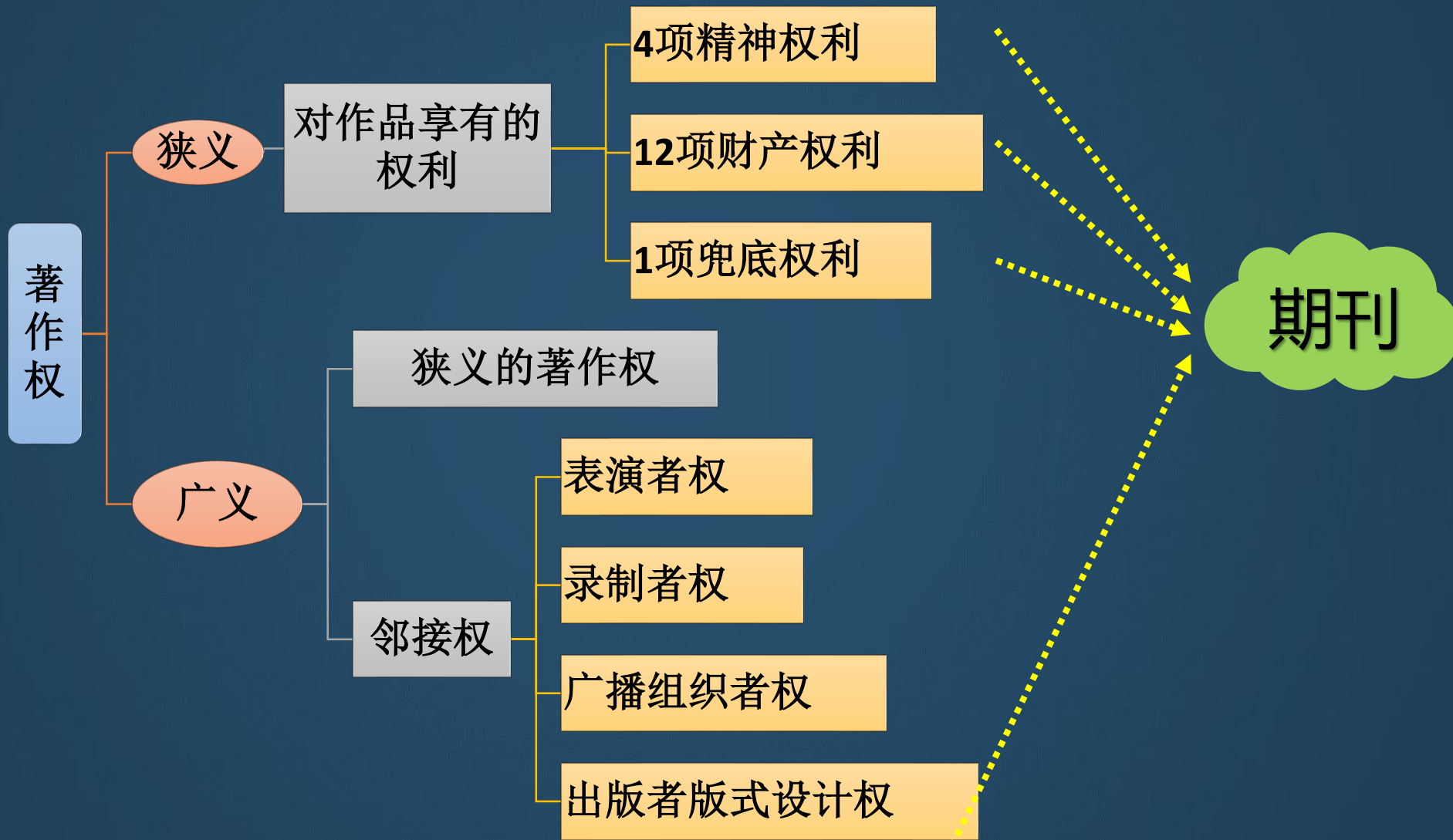
授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



狭义的著作权

第十条 著作权包括下列人身权和财产权：

人身权

- (一) 发表权
- (二) 署名权
- (三) 修改权
- (四) 保护作品完整权

财产权

- (五) 复制权
- (六) 发行权
- (七) 出租权
- (八) 展览权
- (九) 表演权
- (十) 放映权
- (十一) 广播权
- (十二) 信息网络传播权
- (十三) 摄制权
- (十四) 改编权
- (十五) 翻译权
- (十六) 汇编权
- (十七) 其他

未经许可而使用+没有豁免事由
=侵权

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

原则3

查明权利的归属，才能明确应该由谁向谁授权

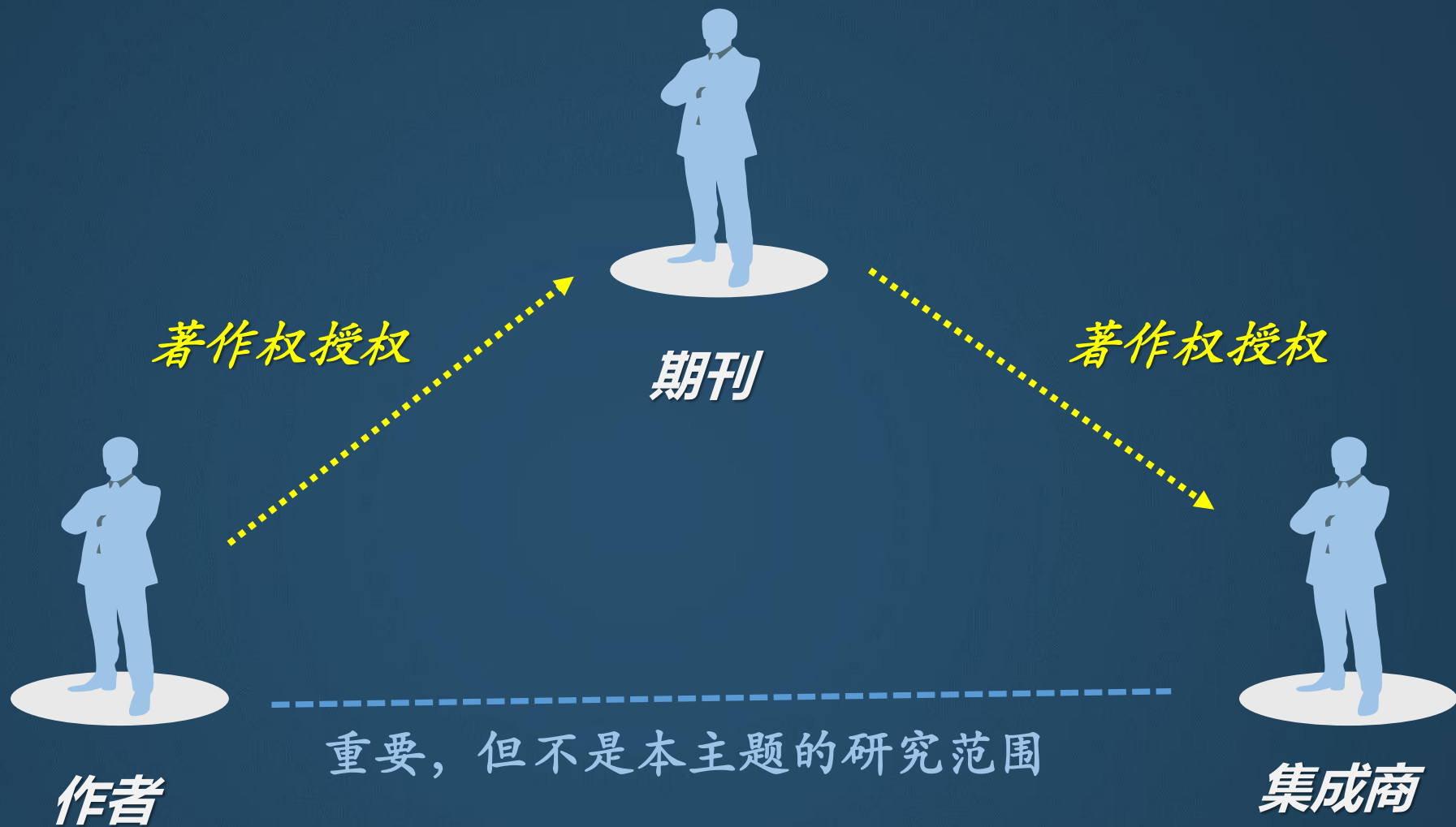
授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



作品片段

单篇论文中的图、表、论文摘要等作品片段的著作权及其归属

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

单篇论文
著作权及其归属

1

2

3

期刊整体

期刊整体的著作权、版式设计权



(1) 单篇论文

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



✓ 作者

- 单篇论文构成作品, 受著作权保护
- 著作权自创作完成时自动产生
- 原则上归实际写作论文的作者
- 合作论文的著作权由合作作者共有

只有对论文进行了实际创作, 并对论文作出独创性贡献的人才能成为合作作者, 仅仅为创作提供咨询意见、物质条件、素材或其他辅助劳动并非著作权法意义上的合作作者, 一般不能进行署名, 但在论文致谢部分列明其贡献。

(1) 单篇论文

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



X 作者

某些特殊情况下, 论文著作权不归作者

- a. 法人作品
- b. 特殊职务作品 ----->
- c. 委托作品约定归委托人的

有下列情形之一:

- 1-主要是利用法人或者其他组织的物质技术条件创作, 并由法人或者其他组织承担责任; “物质技术条件”指该法人或者该组织为公民完成创作专门提供的资金、设备或者资料;
- 2-法律、行政法规规定或者合同约定著作权由法人或者其他组织享有的职务作品。

(2) 作品片段

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

流程图

示意图

表格

照片

摘要



- 可能单独构成作品

- 并非论文作者原创的, 需以适当的方式注明出处, 否则有侵权风险

(3) 期刊整体

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

汇编作品版权

期刊整体构成汇编作品，著作权归期刊社



版式设计权

版心、排式、用字、行距、标点等版面布局因素的安排



专有出版权

内容、范围和期限，依合同约定；约定了专有出版权，但未约定具体内容，享有在合同有效期限内和在合同约定的地域范围内以同种文字的原版、修订版出版相应论文的专有权利

期刊的封面装帧设计并不属于版式设计

知名书刊的装帧设计，如**封面**、**书脊**等，我国司法实践中根据《反不正当竞争法》按照知名商品特有装潢进行保护

传统期刊与作者的著作权授权风险

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



(1)授权主体方面面临的法律风险

合作作品

仅获单一作者授权

法人作品

仅获得自然人授权

特殊职务作品

仅获得署名人授权

委托作品

未查明权利归属

建议在协议中要求投稿人承诺

- 保证作品不侵犯他人著作权和其他权利
- 保证全体作者的署名及排序没有异议
- 多单位合作的稿件, 保证单位排序没有异议, 且无知识产权纠纷
- 若该论文为职务作品, 投稿人保证予以说明, 并保证具有签署此声明书并做出各项承诺之权利

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

(2) 授权内容方面法律风险的防控

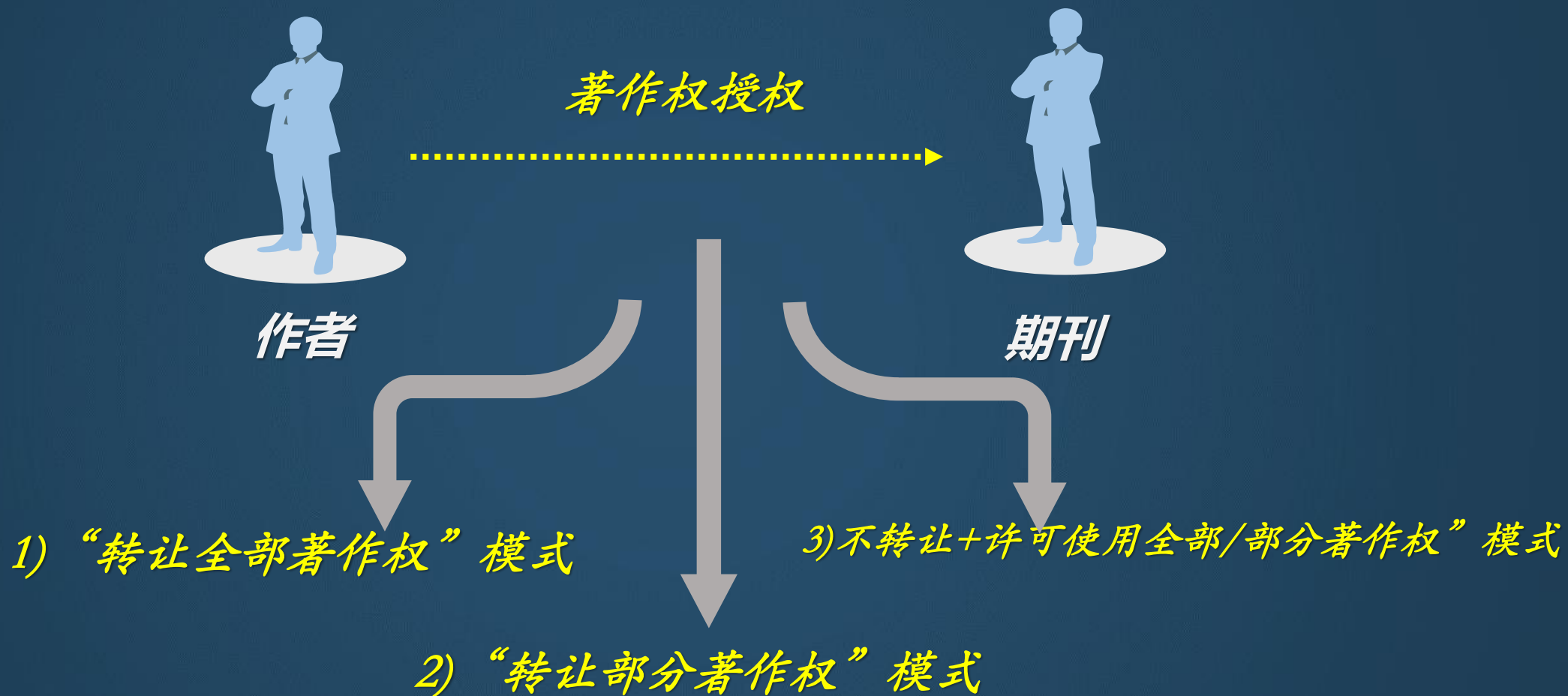
授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



(2) 授权内容方面法律风险的防控

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



转让著作人身
权的法律风险



与文责自负的
冲突



授权时间、范
围缺位的风险

建议1

使用“不转让著作权, 但许可使用部分著作权”之模式, 要求将稿件的专有出版权和著作财产权授予期刊使用, 并授权使用的方式、期限、范围进行约定

Eg. 使用以下授权条款:

- (期刊名称)期刊社享有 (期刊名称)期刊整体上的著作权, 稿件作者享有其在本期刊上所发表作品的著作权, 并同意将其在本期刊上所发表作品的专有出版权, 以及复制权、发行权、汇编权、翻译权、信息网络传播权等著作财产权授予 (期刊名称)期刊社; 授权方式为 (如独占授权许可/独家代理等); 授权范围为 (如世界范围内); 授权时间为 (如作品著作权存续期间);

(2) 授权内容方面法律风险的防控

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

■ 建议2

- 专有出版权必须经过合同约定才能受著作权法的保护，建议在期刊版权协议中对专有出版权及其具体内容进行约定。例如：
 - 作者保证在本期刊发表的作品的全部内容未在国内其他书、刊、论文集上以任何语种正式出版过；
 - 作者授权期刊享有拟发表作品的专有出版权，专有出版权的有效期为____，地域范围是____，文字种类为____，是/否包括修订版/增补版（横线部分视具体需要进行选择）；

(3) 权利冲突方面法律风险的防控

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

■ 权利冲突的风险

- 指作者行使自己的著作权可能造成的对他人的其他民事权利的损害
 - Eg.投稿的论文中涉及他人的技术秘密、商业秘密、他人隐私、个人数据等

■ 建议 在期刊与作者之间的版权协议中约定：

- “作者保证其投稿论文不涉及国家秘密，不包含任何违反法律法规以及侵害他人权益的内容”
- 要求投稿作者提供单位保密审查、研究对象知情同意书等

(4) 作者违约方面法律风险的防控

■ 作者违约的风险

- 多数期刊与作者的版权协议中，并未对违约责任进行约定，一旦出现违约行为，只能通过法律规定的救济方式追究对方的违约责任，最终的责任方式和效果有可能与合同当事人的需求并不契合

■ 建议 在期刊与作者的版权协议中约定：

- 经期刊确定采用的作品（以期刊发出的“稿件录用通知书”为准），若因作者原因导致无法出版，作者按_____方式（如付稿酬的2倍）赔偿期刊；
- 若作者有一稿多投、抄袭等违反学术道德的行为，期刊保留追究作者因此而给期刊造成的损失的权利，同时，_____（约定惩罚方式，例如从上述行为被发现之日起，期刊原则上2年内不再接受相关作者的作品）

授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

开放出版模式

授权概述

传统期刊

OA期刊 ◀

预印本

未来展望



作者

保留著作权

按照某种类型的开放许可协议（如CC协议）授权他人使用作品



最终用户

根据开放许可协议使用作品

风险1

授权概述

传统期刊

OA期刊 ◀

预印本

未来展望

- 当最终用户所使用单篇论文为作者手稿时，仅有作者与最终用户之间的授权是可行的
- 当最终用户所使用单篇论文为期刊出版版本时，或者最终用户意欲集成整本期刊时，缺失期刊与作者之间的授权或缺失期刊与最终用户之间的授权，都将带来法律风险。

建议

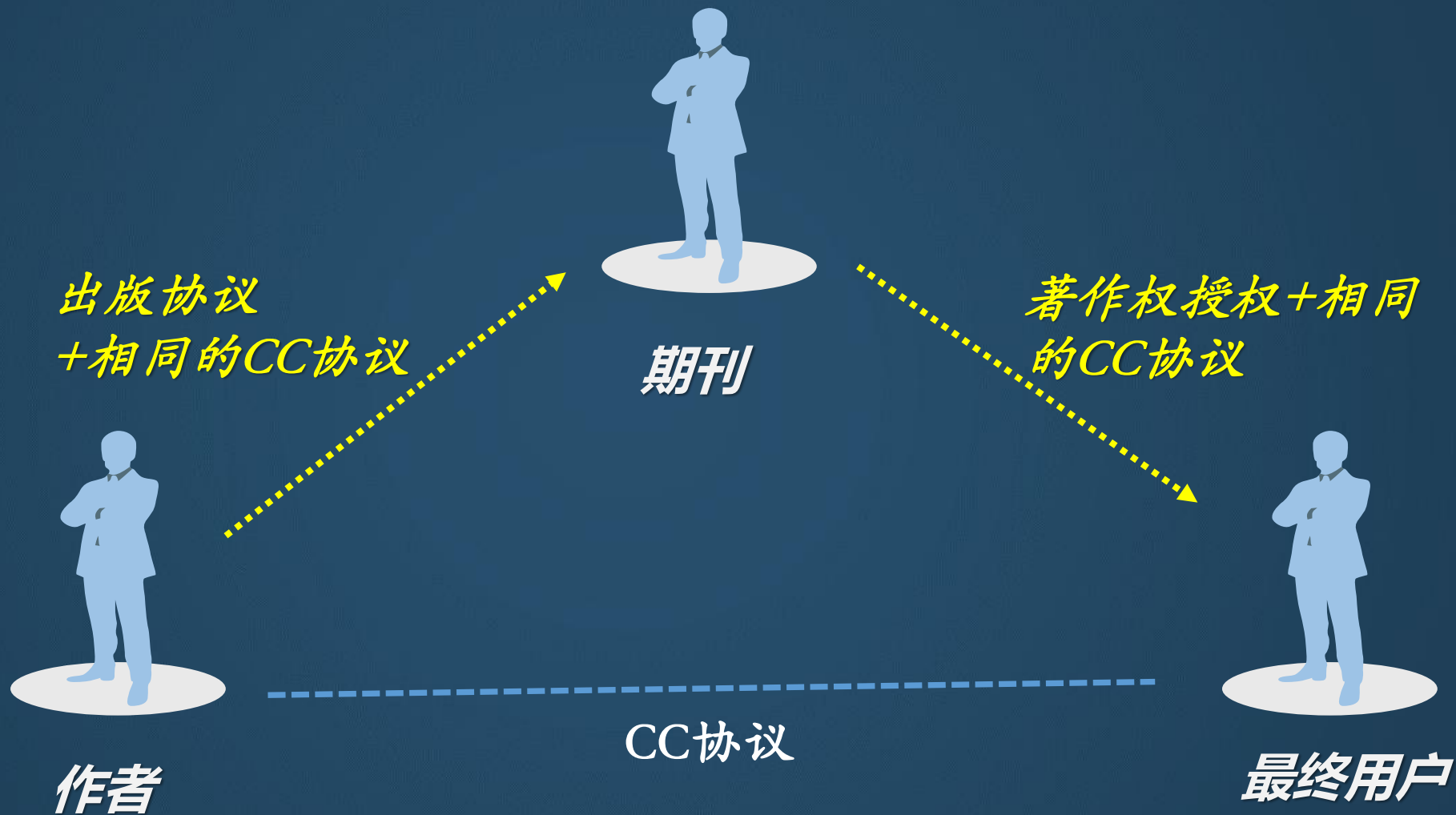
授权概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望



■ 开放许可证不可撤销

- 开放许可证一经适用，原则上不允许撤销。而开放许可证关系到作者对其著作权的重大处分，当作者在不了解许可证内容（或对许可证内容有误解）的情形下错误地选择了适用开放许可证，或者在开放许可证的版本、类型的选择上出现了错误，论文一旦以某种开放许可证发表则不能再撤销相应的许可证，错误将无法得到补救。

授权概述

传统期刊

OA期刊 ◀

预印本

未来展望

建议

授权概述

传统期刊

OA期刊 ◀

预印本

未来展望

- 在开放出版期刊与作者之间的出版协议中，明确说明作者可选择的开放许可协议的类型和内容，并用加粗字体提示或请作者手抄条款：

“本人已阅读并理解本协议中所列开放许可协议的具体内容，并知晓开放许可协议中本人所放弃的权利”。

(手抄)

风险3

■ 开放许可协议冲突

授权概述

传统期刊

OA期刊

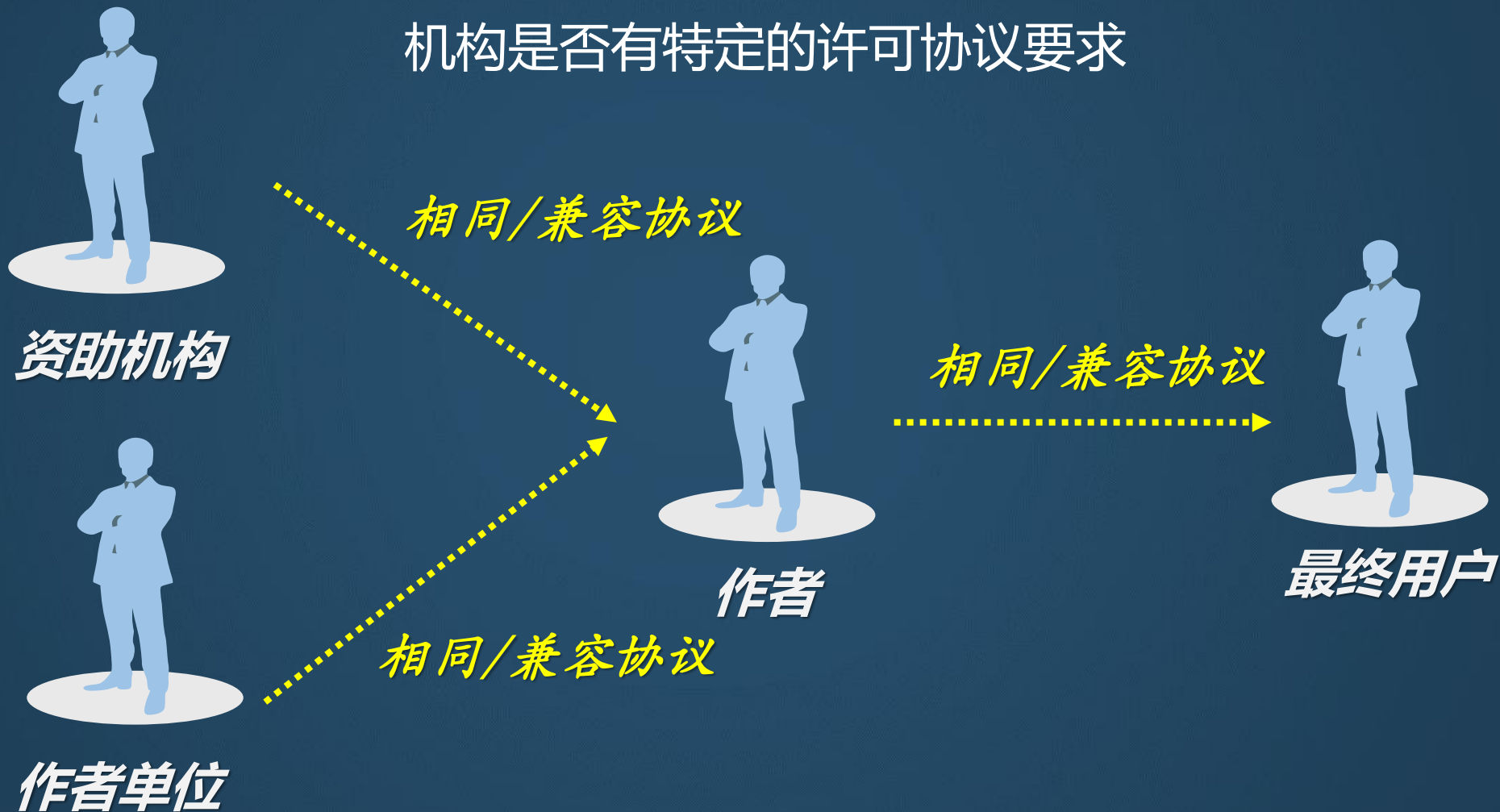
预印本

未来展望



建议

- 提示作者检查其工作单位或论文资助机构是否有特定的许可协议要求



预印本模式

商标法概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

预印本是在提交正式的同行评议和出版之前公开的作者手稿（**manuscripts**）。它可能包含新的研究结果或数据。作者提交的预印本可以是作者研究的草稿或最终版本，但一般需在期刊录用之前提交。



预印本模式

商标法概述

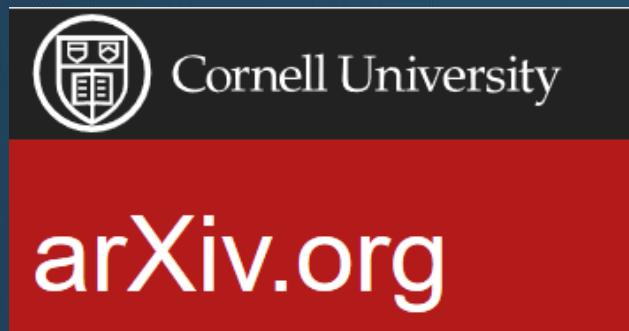
传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

预印本是在提交正式的同行评议和出版之前公开的作者手稿（**manuscripts**）。它可能包含新的研究结果或数据。作者提交的预印本可以是作者研究的草稿或最终版本，但一般需在期刊录用之前提交。



风险

- 与专有出版权的冲突
- 发表权的行使

建议

期刊是否发表预印本完全取决于期刊政策，建议作者向预印本平台提交论文之前，首先查阅拟发表期刊的政策是否支持

对于已发布的预印本，建议作者在投稿前披露已发表的预印本情况，并告知该预印本发布的许可协议。

商标法概述

传统期刊

OA期刊

预印本

未来展望

■ 传统期刊

- 更完善的出版协议

OA期刊

- 无冲突的许可机制

■ 预印本

- 获得更多科技期刊的支持

致谢

感谢钟紫红、任胜利老师、程维红老师对课题研究报告的指导

感谢刘冰老师、叶青老师提供的资料与案例

感谢课题组老师对报告原稿的修稿建议



感谢聆听

中国农业大学 法律系
罗 娇
luojiao16@qq.com