

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: X2006120160

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

探寻滑稽模仿的法律定位

——以著作权法为视角

Exploring the legal status of parody

--the perspective of Copyright Law

汤 凌 燕

指导教师姓名: 朱炎生 教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2010 年 04 月

论文答辩时间: 2010 年 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2010 年 04 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()
课题(组)的研究成果,获得()课题(组)
经费或实验室的资助,在()实验室完成。

(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名): 汤凌燕

2010 年 4 月 9 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文(包括纸质版和电子版)，允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

() 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于
年 月 日解密，解密后适用上述授权。

() 2. 不保密，适用上述授权。

(请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。)

声明人(签名)：汤凌燕

2010 年 4 月 9 日

内容摘要

伴随着后现代主义思潮，滑稽模仿近年来逐渐在我国流行，其表现形式多种多样，与滑稽模仿有关的纠纷也崭露头角。但是，从我国现有的法律制度来看，尚缺乏对滑稽模仿的法律定位，滑稽模仿者与原作品作者之间的权利、利益纠葛一直无法得到很好的解决，所以，本文力求在著作权法律制度下探寻滑稽模仿的法律定位。在第一部分，本文从滑稽模仿的历史发展入手，介绍了滑稽模仿在中西方的发展状况及法律规制状况，并从社会文化环境、宪法环境、商标法环境以及著作权法环境多角度观察“滑稽模仿”这一概念，提出“滑稽模仿”的概念中应该包含“滑稽模仿行为”以及“滑稽模仿衍生作品”两层内涵；在第二部分，本文仅在著作权法律制度下对滑稽模仿进行分析，介绍了滑稽模仿行为的特征及其与著作权法上其他行为如复制行为、引用行为等的关系，分析了滑稽模仿行为的构成要件以及滑稽模仿衍生作品要获得著作权法的保护需满足的积极条件和消极条件；在第三部分，本文对滑稽模仿行为的合理性进行了多方面的诠释，力求寻找确认滑稽模仿行为合法性的著作权利限制制度。在比较了著作权强制许可使用制度、法定许可使用制度以及合理使用制度之后，认为滑稽模仿行为应被纳入著作权合理使用制度中。但是，我国现行《著作权法》中规定的合理使用的十二种具体情形无法直接涵盖滑稽模仿行为，所以笔者建议在现有的合理使用制度中增加一项内容，即专门针对滑稽模仿行为进行规定，以确认其合法性并达到促进社会文化事业发展的效果。

关键词：滑稽模仿；作品；合理使用

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

With postmodernism, parody in recent years increasingly popular in China, its performance in various forms, and parody-related disputes are budding. However, in view of the existing legal system in China is still a lack of legal status of parody, parody and the original works of those between the rights, interests, disputes have been resolved can not be good, so, this article sought to copyright law system to explore the legal status of parody. In the first part, the paper introduced the development of parody. Under the Copyright Law environment, the "parody" should include the concept of "Parody Behavior " and " Parody Works " ; In the second part, the analysis only under the copyright law , introduced parody behavior characteristics and other acts of copyright law, such as copying and citing .Analysis the elements of parody behavior and analysis the positive and negative conditions of parody works to get the protection of copyright law; In the third part, the paper sought to find a appropriate copyright limitation system to confirmed the legality of parody behavior. In comparing the copyright compulsory license system, the statutory licensing system and the fair use of the system, the parody behavior that should be included in the copyright fair use system. However, our current "Copyright Law" reasonable under the circumstances the use of 12 kinds of specific acts not directly covered by parody, so I proposed a reasonable use of the existing system to add a content, that parody specific provisions of the behavior ,to confirm its legitimacy and to promote social and cultural development.

Key Words: Parody; Work; Fair Use

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

前 言.....	1
第一章 滑稽模仿概述	3
第一节 滑稽模仿的历史发展	3
一、滑稽模仿在西方的历史发展	3
二、滑稽模仿在中国的历史发展	3
第二节 滑稽模仿的法律规制	4
一、国外对滑稽模仿的法律规制	4
二、中国对滑稽模仿的法律规制	7
第三节 滑稽模仿的界定	8
一、社会文化环境下的滑稽模仿	8
二、宪法环境下的滑稽模仿	8
三、商标法环境下的滑稽模仿	9
四、著作权法环境下的滑稽模仿	11
第二章 著作权法律制度下对滑稽模仿的分析	13
第一节 滑稽模仿行为的特征	13
一、滑稽的风格	13
二、模仿的方式	13
三、批评的目的	14
四、独特的创作过程	14
第二节 滑稽模仿行为与著作权法上其他行为的关系	14
一、滑稽模仿行为与复制行为	14
二、滑稽模仿行为与引用行为	15
三、滑稽模仿行为与演绎创作行为	16
第三节 滑稽模仿行为的构成要件	17
一、表现形式的滑稽性	17

二、被模仿作品之广知性	17
三、被模仿作品能够被联想起	18
四、滑稽模仿的目的在于批评、讥讽	18
五、滑稽模仿行为应具有独创性	19
六、滑稽模仿行为不会给原作品造成替代效果	19
第四节 滑稽模仿行为与滑稽模仿衍生作品	21
一、滑稽模仿行为与滑稽模仿衍生作品的关系	21
二、滑稽模仿衍生作品获得著作权法保护的条件的条件	22
三、滑稽模仿衍生作品的类型分析	24
第三章 确认滑稽模仿行为合法性的著作权限制制度选择	26
第一节 滑稽模仿行为合理性之诠释	26
一、作品的独创性本身具有相对性	26
二、滑稽模仿行为并不违背我国《著作权法》的宗旨	27
三、滑稽模仿行为符合法经济学原理	27
四、滑稽模仿行为并未侵犯著作权人的权利	28
五、滑稽模仿行为给原作带来的负面影响属于可容忍的影响	30
第二节 著作权限制制度概述	30
一、著作权的强制许可使用	31
二、著作权的法定许可使用	31
三、著作权的合理使用	32
第三节 将滑稽模仿行为归入著作权合理使用制度中	34
一、滑稽模仿行为应被纳入著作权合理使用制度中	34
二、完善我国现有的合理使用制度以确认滑稽模仿行为的合法性	35
结 论	37
参考文献	38

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Parody overview	3
Subchapter 1 The historical development of parody	3
Section 1 The historical development of parody in the West	3
Section 2 The historical development of parody in China	3
Subchapter 2 Legal regulation of parody	4
Section 1 Parody of foreign Laws and Regulations	4
Section 2 Parody of Chinese Laws and Regulations	7
Subchapter 3 The definition of parody	8
Section 1 Parody in Social and cultural environment	8
Section 2 Parody in Constitution environment	8
Section 3 Parody in Trademark law environment	9
Section 4 Parody in Copyright Law environment	11
Chapter 2 Analysis of the parody under copyright legal system	13
Subchapter 1 The characteristics of parody behavior	13
Section 1 Funny style	13
Section 2 Imitative manner	13
Section 3 The purpose of criticism	14
Section 4 Unique creative process	14
Subchapter 2 Relationship of parody behavior and other acts of copyright law	14
Section 1 Parody behavior and copying	14
Section 2 Parody behavior and referencing	15
Section 3 Parody behavior and creation	16
Subchapter 3 The elements of Parody behavior	17
Section 1 Funny style	17
Section 2 Imitated works are widely known to the public	17

Section 3	Imitated works can be associated	18
Section 4	The purpose of criticism	18
Section 5	Parody behavior should be original	19
Section 6	Substitution effect will not be brought to the original work	19
Subchapter 4	Parody behavior and parody works	21
Section 1	Relationship of parody behavior and parody works	21
Section 2	Parody works access conditions for the protection of copyright law	22
Section 3	Type analysis of parody works	24
Chapter 3	The choice of copyright limitation system to confirmed the legality of parody behavior	26
Subchapter 1	Rationality of parody behavior	26
Section 1	Original works are relative	26
Section 2	Parody behavior does not violate the purpose of the copyright law	27
Section 3	Parody actions are consistent with principles of law and economics	27
Section 4	Parody acts did not violate the rights of the copyright holder	28
Section 5	The negative effects of parody behavior are tolerable impact	30
Subchapter 2	Copyright restrictions system overview	30
Section 1	Compulsory licensing of copyright	31
Section 2	Statutory copyright license	31
Section 3	Fair use of copyright	32
Subchapter 3	Parody behavior should be subordinated to the fair use of the copyright system	34
Section 1	Parody behavior should be subordinated to the fair use of the copyright system	34
Section 2	Improve the fair use system in our country to confirm the legality of parody behavior	35

Conclusion37

Bibliography38

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

前言

滑稽模仿或称戏仿（Parody），是文学艺术史上一种富于创造性的艺术手法，在西方，它的历史至少可以追溯到古希腊时期，由于修辞方式的特殊性，它曾在很长一段时期里被当作“拙劣表演”(burlesque)的同义词，被视为一种低劣的文学形式，直到 20 世纪 50 年代以后，才逐渐被文学、艺术界认可。在中国古代，文化中同样存在着滑稽模仿。早在战国时代，庄子为表达自己的政治见解和批评，就模仿孔子和颜回的对话，在这里孔子不再是知其不可为而为之的高高在上的圣人形象，而是一个处事练达、看透人世、明哲保身的俗人，可谓颠覆了传统意义上孔子的圣人形象。

近年来，各种作品“搞笑版”在社会上盛行，被“改头换面”的不仅有文字作品、美术作品，也有音乐作品等等。随着视频拍摄制作技术门槛的降低，视频软件操作的简化，视频制作已经成为寻常百姓可以玩转的一种文化娱乐手段，滑稽模仿的视频更是“大行其道”，它们在给大众带来笑声的同时也给原作品的作者带来了烦恼。于是，滑稽模仿这一特殊的表达形式开始倍受关注，其特有的模仿性和批评性特征引发了诸多学者的探讨，特别是在著作权法领域，一直存在有关滑稽模仿的争论，比如滑稽模仿是否侵犯了原作品的著作权，是否属于对原作品的合理使用等等。而引发学者们探讨最为激烈的，莫过于电影《无极》与视频短片《一个馒头引发的血案》之间的纠纷。2005 年底，陈凯歌执导的电影《无极》在北京隆重首映，自由职业者胡戈在电影院观看了该片，事后便制作了一个形式特殊的视频短片《一个馒头引发的血案》（以下简称《馒头》）。该短片将电影《无极》、中央电视台法治频道新闻节目以及上海马戏团演出录像销声，配之以胡戈自己设计的台词，讲述了“一个馒头引发的血案”的故事。一时间，该视频短片在网络上广泛流传，在博得社会大众对《馒头》这种全新创作形式的认可的同时，《无极》的导演陈凯歌却认为《馒头》侵犯了《无极》电影的著作权。社会大众特别是法学界人士也在此后纷纷展开探讨。《无极》与《馒头》的纠纷虽然早已平息，但关于滑稽模仿的法律探讨却不能就此结束。我国《著作权法》并没有对此类行为以及由此衍生出来的作品做出明确的规定，司法实践中也缺乏

相关纠纷的先例判决，但是滑稽模仿发展和蔓延的步伐并未停止，因此，在著作权法上为滑稽模仿寻找正确的定位已显得十分必要。但是，在为滑稽模仿寻找法律定位时，人们发现了一些必须要解决的问题：一是，滑稽模仿的本质在于利用别人的作品，于是或多或少会和原作品著作权人的利益产生交叉；二是，实践中，滑稽模仿不可能实现在讥讽之前获得原作品著作权人的许可，但对于未经允许的作品利用行为，法律的态度应该是一概否决或是一概允许？似乎两者都不是很好的解决途径；三是，没有讽刺就无所谓滑稽模仿，但在讽刺的时候，模仿一方的言语难免暗藏恶毒，这就关系到了原作品著作权人的人格利益甚至是社会风气，但是如果过于严格地限制这样的讥讽，又会大大削弱了社会言论和反思的力度。

所以，本文将在分析、借鉴其他学者观点的基础上，采用文献综述和案例分析的研究方法，探讨滑稽模仿在著作权法律制度下的定位。在第一部分，本文将从滑稽模仿的历史发展入手，介绍滑稽模仿在中西方的发展状况及法律规制状况，并从社会文化环境、宪法环境、商标法环境以及著作权法环境等多角度观察“滑稽模仿”这一概念；在第二部分，本文将仅在著作权法律制度下对滑稽模仿进行分析，介绍滑稽模仿行为的特征及其与著作权法上其他行为如复制行为、引用行为等的关系，分析滑稽模仿行为的构成要件以及滑稽模仿衍生作品要获得著作权法的保护需满足的积极条件和消极条件；在第三部分，本文将对滑稽模仿行为的合理性进行多方位的诠释，力求寻找确认滑稽模仿行为合法性的著作权限制制度，在比较著作权强制许可使用制度、法定许可使用制度以及合理使用制度之后，为滑稽模仿行为寻找一个合理的定位。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库