

# 论作品署名权转让的行使

柳励和<sup>①</sup>

(湖南工业大学 法学院, 湖南 株洲 412008)

**摘要:** 署名权转让可以分为署名权的完全转让、不完全转让和放弃式转让三种类型。署名权的完全转让属于署名权转让的典型行为, 应当成为法律规范的“理想模型”。署名权的转让必须坚持自愿原则, 强制转让署名权的行为应当为法律所禁止。署名权可以单独转让或者和著作权的其他权利一起转让。在署名权有偿转让的情形下, 出让人应当对其所转让署名权的作品承担瑕疵担保责任。

**关键词:** 作品署名权; 实际作者; 署名作者; 瑕疵担保; 署名权转让

署名权是作者享有的在其作品上署名, 确认自己作者身份的权利。在现实生活中, 包括署名权在内的著作权转让已存在一定的市场。但对于署名权能否转让的问题, 理论上仍存在较大的争议。有的学者主张署名权可以转让, 有的学者主张署名权不可以转让。<sup>[1]</sup>从法理上分析, 民事权利作为私权能否转让的关键在于是否因此损害他人或者社会公共利益。某种民事权利的转让如果不会给他人或者社会公共利益造成损害, 则法律应该允许其转让; 反之, 如果转让会给他人或者社会公共利益造成损害, 则法律应该禁止其转让。笔者认为, 作品的署名权作为民事权利(私权)能否转让的关键在于其是否因此给他人或者社会公共利益造成损害。而在尊重作品实际创作者意愿的前提下, 作品署名权转让既不会损害他人或者社会公共利益, 也不会损害作品实际创作者的利益。因此, 正常的署名权转让是合理的, 法律应该对之进行规范、引导, 而没有强行禁止的必要(笔者另有拙作《论作品署名权的转让》对这一问题进行了详细论述)。在承认署名权可以转让的前提下, 理论上必须研究的一个问题是, 署名权转让应当怎样行使? 本文拟对这一问题进行探究。

## 一 署名权转让的类型分析

依照《著作权法》的规定, 署名权转让是指表明作者身份, 在作品上署名的权利。《伯尔尼公约》将署名权界定为“表明作者身份权”, 其具体内容包

括: 第一, 作者享有在作品上标明身份的权利, 即标明自己是作品的创作者。作者在作品上标明身份的目的要求他人承认其作者身份; 第二, 作者享有署名方式决定权, 即决定是否署名, 署真名还是署艺名或者假名, 甚至不署名。作者不署名不等于否定其作者身份; 第三, 作者享有署名时间的自由, 即作者决定什么时间署名, 如先将作品不署名发表, 以后再署名; 第四, 作者有权禁止他人在自己的作品上署名。另外有学者将假冒他人名字的署名行为也视为署名权的内容, 即作者有权禁止他人在非自己创作的作品上署自己的名字。<sup>[2]</sup>对于这一问题, 笔者认为, 署名权是依赖于作品而存在的, 没有作品也就不存在署名权的问题。本人没有创作作品而由他人假冒本人名字的署名行为并不属于署名权的内容, 而应当认定为侵犯姓名权的行为。

根据署名权的含义, 我们大致可以将署名权转让行为划分为如下几种类型:

1. 署名权的完全转让。署名权的完全转让是指作品产生后, 作者将作品转让给他人署名, 自己不再在作品上标明自己的名字。署名权完全转让的结果是作品的署名作者与作品的实际作者相分离, 即作品的实际作者不再在作品上标明, 作品上标明的作者并不是作品的实际作者。此种署名权的转让, 除了转让者和受让者知道作品的真正作者外, 其他任何人都不知道作品上标明的作者并不是作品的真正作者。一般而言, 署名权的完全转让主要出现在转

① 收稿日期: 2009-01-10

作者简介: 柳励和, 男, 湖南汨罗人, 湖南工业大学法学院副教授, 主要从事知识产权法、法律逻辑学的教学与研究。

让者和受让者都不是非常出名的情形中,因为如果转让者非常出名,其作品的行文风格很可能为读者所熟悉,读者一看便知是某某作者的作品,在此种情况下作为受让者一般是不愿意接受的。而且,作为有名气的作者来说,也不愿意草率地将自己的作品转让给他人,因为此种情况一旦为业内人士所知悉,恐对其声誉产生负面影响。若受让者是非常知名的学者或其他知名人士,亦恐不会轻易接受别人的作品,署上自己的名字。因为作为有名望的学者或者其他知名人士,一方面没有受让他人作品的需要,另一方面也会考虑到自己的学术声誉或者社会地位,不敢受让他人的作品,因为一旦为别人所知悉,自己的学术声誉会大受影响(在对“署名权的完全转让”问题的讨论中,需要说明的是,署名权的完全转让是最典型的署名权转让类型。为简化论述,如果没有特别说明,本文所探讨的署名权转让均以此种类型作为理论分析的“理想模型”。在实践中,署名权的完全转让主要出现在为他人帮忙代写论文评职称或者有论文科研任务的情形中)。

2 署名权的不完全转让。署名权的不完全转让是指在作品产生后,作者允许他人自己的作品上署名,从而将本来是独创作品署名成为合作作品。署名权的不完全转让并没有切断作品和作品实际作者之间的真正联系,只是在作品上增加了他人的名字。署名权的不完全转让的常见情形是学生写好论文之后,经导师同意加署导师的名字,以合作作品的名义发表文章。学生单独创作的作品,之所以愿意加署导师的名字,可能出于两方面的考量:第一,借导师的名气来提高作品的美誉度,从而容易发表;第二,学生迫于导师的压力,虽不情愿但仍署上导师的名字,以帮助导师完成科研任务。当然,署名权的不完全转让也常常出现在同事或者朋友之间的帮忙,顺便挂名或者相互挂名,有学者形象地将之称为“借船出海”或“顺车搭载”。<sup>[3]</sup>署名权的不完全转让还可以进一步分为两种情况:第一种情况是作品的实际作者排名第一,他人排名其后;第二种情况是作品的实际作者排名靠后,名义作者排名第一。之所以要作这样区分,是因为在我国非常讲究排名顺序的文化传统下,排名第一也就意味着在作品创作过程中的贡献第一,排名靠后也就意味着在作品创作过程中贡献相对较小。因此,作品的实际创作者在其署名之后加署他人名字,对其著作权没有多少实质性的影响,而如果将他人名字排前,则对自己著作权的享有会产生较大影响。

3 署名权放弃式转让。署名权放弃式转让是指合作作品产生后,某一作者放弃在作品上署名,从而将署名权转让给在作品上实际署名的人。合作作品的署名权放弃式转让后,可能被视为合作作品,也可能被视为单独作品。署名权的放弃式转让与署名权的完全转让、不完全转让不同。署名权的完全转让和不完全转让,对于转让人来说,不能视为其行使署名权的方式,而署名权放弃式转让则可以看成为作者行使署名权的一种方式。根据署名权的含义,作品产生后,作者可以决定署名方式,可以决定署名,也可以决定不署名。署名权放弃式转让无疑可以看成是作者决定以不署名的方式发表作品。

## 二 署名权转让的原则和方式

作品一旦产生,作者便对作品享有著作权。在不违反社会公共利益的前提下,作者对于自己所享有的著作权如何行使,拥有决定权。署名权的转让是作者行使自己著作权的一种方式。根据民法基本原理,著作权作为私权,当著作权人转让自己的权利时,应当采用合同的方式进行。署名权转让合同是私权处分合同,应当完全遵循自愿原则,由当事人双方自愿协商决定署名权转让的内容。强调署名权转让合同的自愿原则,对于保护作品实际作者的权利具有非常重要的意义。按照署名权转让自愿原则,则作品的实际作者享有完全的自主决定权,可以将作品转让给其愿意转让的任何人,其他第三人不得强加干涉。作为受让方来说,不得以自己的优势地位来强迫作者转让作品的署名权。如某单位为了申报硕士点,决定集合全学院的力量发表硕士点方向的学术论文,该单位一个青年教师写了一篇论文,单位领导决定要以硕士点负责人的名义发表,以增强该负责人的学术影响力。这种违反自愿原则的署名权转让在法理上属于以胁迫方式订立的合同,从《合同法》的规定来看,应该属于可撤销的合同(需要说明的是,这一现象在现实生活中可能有一定的普遍性,如何解决这一问题,不是本文所讨论的范围)。

需要特别研究的问题是,如果是合作作品,某一作者同意转让作品的署名权,而另外的作者不同意转让作品的署名权,该作品的署名权能否转让?例如,李文和赵学合作创作了一篇论文后,李文同意将该作品的署名权转让给张明,而赵学不同意,在此种情况下,李文能否将自己的署名权转让给张明,将该作品以张明和赵学的名义发表?这里存在一个权利冲突的问题,因为如果不允许李文的署名权转让,就损害了李文的利益;而如果同意李文的转让,则可能

损害赵学的利益。在此种情形下的合作作品的署名权转让,实际上就存在一个利益平衡的问题。笔者认为,对于合作作品的署名权转让,应当遵循全体作者一致同意的原则,如果有一位合作作者反对他人署名权的转让,除非合作作者在作品产生之前另有约定,则该作品的署名权就不能转让。著作权作为私权,虽然著作权人可以自主处分,但是私权的处分不得以损害他人利益为前提。在存在合作作者的情况下,某一作者对自己署名权的处分,显然会损害其他合作作者的利益,因此,必须征得其他合作作者的同意。

著作权是一项具有多项权能的权利束,署名权只是著作权这个权利束中的一项权能,署名权的转让必然会对其他权能产生影响,那么,署名权能否单独转让呢?这是谈论署名权转让时必须首先回答的问题。根据著作权“二元说”理论,著作权由著作财产权和著作人身权两部分组成,著作人身权具有专属性,著作财产权没有专属性,因此,著作财产权可以脱离著作人身权而单独转让。那么,著作人身权能否脱离著作财产权而单独转让,即作者能否只转让著作人身权而不转让著作财产权呢?

笔者认为,著作权“二元说”理论将著作权划分为著作财产权和著作人身权两部分,其理论基础在于物质利益和精神利益的划分。著作财产权能够为著作权人带来物质利益,著作人身权能够为著作权人带来精神利益。物质利益和精神利益是可以分离的,因此,著作人身权和著作财产权也同样可以分离,所以著作权“二元说”也就认同著作财产权可以转让。著作财产权可以转让,也就意味着著作财产权可以和著作人身权发生分离。著作人身权可以和著作财产权发生分离,当然也就意味着著作权人可以只转让人身权而不转让其财产权。因此,笔者认为著作权人可以只转让著作人身权而不转让其著作财产权。当然,著作权人转让著作人身权后,虽然保留了著作财产权,但欲行使著作财产权却有一定的难度。因为对于第三人来说,他是根据著作人身权来确认谁对作品享有著作财产权的。

著作人身权可以与著作财产权分离而单独转让,那么,署名权是否可以与其他人身权利相分离而单独转让呢?对于著作人身权的内容,我国著作权法规定了包括发表权、署名权、修改权和保护作品完整权四项内容。发表权是指“决定作品是否公之于众的权利”,修改权是指“修改或者授权他人修改作品的权利”,保护作品完整权是指“保护作品不受歪

曲、篡改的权利”(参见:《中华人民共和国著作权法》第10条)。《著作权法》对于署名权、修改权和保护作品完整权的保护没有期限限制,而对于发表权,则有期限限制,超过保护期限,著作权人的发表权不再受到保护(参见:《中华人民共和国著作权法》第20条、第21条)。因此,在发表权保护期限内,作者可以享有将作品发表,也可以不发表作品的权利。从法理上分析,署名权与其他三项著作人身权权能并没有不可分割的联系,因此,署名权应当可以单独转让。但从实践层面看,一般而言,署名权的受让人之所以愿意受让作品的署名权,其目的在于将作品公开发表,因此,单独转让署名权而不转让发表权的署名权转让,没有太大的实际意义。修改权和保护作品完整权的目的在于确保作品不受歪曲和篡改,以维护作者的声誉,在署名权已经转让的情况下,对于读者(社会)来说,作品与实际作者的“血缘”关系已经被切断,即使有人对作品进行修改,甚至遭到篡改,对于作品实际作者的声誉也就不会产生消极影响。所以,笔者认为,如果署名权转让合同没有特别约定,应当认定署名权与著作人身权的其他三项权能即发表权、修改权和保护作品完整权是一起转让的。

### 三 署名权转让的瑕疵担保

对于作者来说,在作品上署名,是表明署名人作为作品作者的权利。这一权利从法理上分析,可以看成是一种权利公示,类似于物权法中的“物权公示”,经公示的权利可以对抗第三人。对于读者(社会)来说,作者在作品上署名,也是作者向读者(社会)负责的需要。在作品上署名为作者的人,必须对作品的“学术品性”负责(在很多学术论文中,常见有“本文得到了某某的帮助,但如果文中有什么不妥之处,概由本人负责”的声明,这是作者对作品的“学术品性”负责的表现。对于学术论文而言,由于《著作权法》保护的是作品的形式而不是作品的内容,故本处所讲的瑕疵即指作品的抄袭问题)。那么,作品署名权转让后,作品的实际作者(作品的实际创作者)即作品署名权的出让人是否应当对作品承担瑕疵担保责任呢?也就是说,作品的实际作者即作品署名权的出让人是否应当向作品署名权的受让人保证作品的原创性即非抄袭性呢?署名权转让合同能否准用《合同法》中瑕疵担保责任的规定呢?

对于这一问题,笔者认为,应当根据署名权转让是有偿转让还是无偿转让而分别讨论(对于署名权转让的对价问题,笔者认为,应当由合同双方当

事人自愿协商确定, 可以是有偿的, 也可以是无偿的。就现实生活中出现的署名权转让而言, 朋友或者同事之间的署名权转让多为无偿, 而请人代写论文者则多为有偿。为减少不必要的纠纷, 笔者认为, 在当事人没有明确约定的情况下, 署名权的转让应解释为无偿。作品的著作权人如果欲以有偿方式转让作品的署名权, 则应当在署名权转让合同中明确约定)。署名权的有偿转让是指署名权的受让人有对价取得作品署名的权利。署名权受让人支付的对价可以是价款, 也可以是其他形式的对价。署名权的无偿转让是指署名权的受让人没有支付对价而取得作品的署名权。从法律性质上分析, 署名权的有偿转让实际上是一种等价交易, 而署名权的无偿转让则可以视为一种赠与。因此, 署名权的有偿转让可以类推适用于买卖合同的有关规定, 而署名权的无偿转让则应当类推适用于赠与合同的相关规定。根据合同法原理, 瑕疵担保责任主要适用于买卖合同。除非赠与人有重大过失, 否则赠与人对受赠人不承担瑕疵担保责任。因此, 署名权转让的瑕疵担保主要适用于署名权有偿转让的情形。

承认署名权受让人可以主张瑕疵担保责任, 那么, 瑕疵担保责任应当如何承担? 对于一般商品的瑕疵担保责任来说, 出卖人承担瑕疵担保责任的形式主要是对买受人进行赔偿或者替换。而对于署名权受让人来说, 一旦其所受让的作品存在瑕疵, 即作品存在抄袭情形, 必然会影响到其学术声誉, 甚至遭受行政处分或者其他处罚。因此, 在订立署名权转让合同时, 当事人双方应当在合同中明确约定瑕疵担保责任的承担方式, 当事人如果没有约定的, 则受让人可以主张精神损害赔偿。

#### 参考文献:

- [1] 何炼红. 著作人身权转让之合理性研究[J]. 法商研究, 2001(3).
- [2] 梅卫东. 署名权转让的可行性探究[J]. 前沿, 2008(10).
- [3] 谭启平, 蒋拯. 论著作人身权的可转让性[J]. 现代法学, 2002(2).

(责任编辑: 黄声波)

(上接第59页)

- [9] 魏银霞, 马斌. 评马尔库塞的社会批判理论[J]. 理论界, 2007(2): 177-178
- [10] 成海鹰, 石小娇. 消费主义的负价值及抵制策略[J]. 湖南商学院学报, 2008(4): 15-16
- [11] 郑春生, 李宏图. 论马尔库塞对消费社会的批判[J]. 求索, 2008(3): 85
- [12] 席华娟. 马尔库塞单向度的需要理论及现实意义[J]. 学术探讨, 2008(3): 32
- [13] 陈玉霞. 马尔库塞对“发达工业社会”消费异化的批判及其当代价值[J]. 理论探讨, 2008(3): 60
- [14] 陈学明, 吴松, 远东. 痛苦中的安乐——马尔库塞、弗洛姆论消费主义[M]. 昆明: 云南人民出版社, 1998: 31
- [15] 黄文杰. 马尔库塞审美哲学论纲[J]. 西南师范大学学报, 2005(3): 10
- [16] 国旗. 艺术对真理与幸福的承诺——马尔库塞艺术观初探[J]. 中国社会科学院研究生院学报, 2008(1): 109-114

- [17] 杨晓莲. 论马尔库塞的“艺术自律”说[J]. 成都大学学报(社科版), 2000(2): 34-38
- [18] 张和平. 论马尔库塞的艺术形式论[J]. 西北师大学报(社会科学版), 2001(1): 57
- [19] 张之沧. 论马尔库塞的解放美学[J]. 马克思主义与现实, 2007(5): 34
- [20] 张和平, 肖红旗. 马尔库塞的艺术功能观初探[J]. 兰州交通大学学报(社会科学版), 2006(2): 1-4
- [21] 周朔. 审美形式、艺术自律、革命——马尔库塞艺术理论的三个关键词[J]. 东岳论丛, 2006(4): 155-158
- [22] Charles Reitz. *Art Alienation, and the Humanities*[M]. State University of New York Press: Albany, 1971.
- [23] 李剑凤. 论马尔库塞的单向度理论[J]. 井冈山师范学院学报(哲学社会科学), 2005(1): 78

(责任编辑: 卫华)

*Research Institute of the History & Culture of East Hunan, Hunan University of Technology, Zhuzhou Hunan 412007, China*

**Abstract** Of the 24 townships under the jurisdiction of Chaling County, 5 is named according to the topography. They are Gaolong, Yaobei, Huji, Yantang and Huotian. These names are rich in cultural connotation.

**Key words** Chaling County; township name; cultural connotation

#### (9) A Combination of the Wine and the Spring Culture——The Origin of the Name of Liling County

DING Shui-sheng

*The Archives Bureau of Liling County, Liling Hunan 412200, China*

**Abstract** The traditional view that the name of Liling County originated from the name of a spring called the Li Spring has been questioned in recent years. As early as the Zhou and the Qin Dynasties, the record of Da Yu's water control covering Li River to the east could be found in the book *Yu Gong*. Zheng Xuan in the Eastern Han Dynasty explained that Li was the name of a hill. So the name of Liling is a perfect combination of the hill and the water (wine).

**Key words** Liling; the Li Spring; name of place; *Yu Gong*

#### (10) A Study of the Competitive Power of Brand-based Packing Enterprises

LIU Yun-cai, YANG Jie, WANG Run-qiu

*Hunan University of Technology, Zhuzhou Hunan 412008, China*

**Abstract** The higher stage of market competition is brand competition. In today's globalized economy, the advantages of well-known brands which dominate the market have been highlighted. The intense market competition has resulted in fast brand focus and great brand effect. The article elaborates the relationship between brand and brand competitive power, analyzes the importance of brand value to increasing the packing enterprises competitive power and proposes some countermeasures to achieve the goal through using brand strategies.

**Key words** brand; packing enterprise; competitive power

#### (11) On the Convey of the Right of Signature

LIU Li-he

*School of Law, Hunan University of Technology, Zhuzhou Hunan 412008, China*

**Abstract** The convey of the right of signature of works can be divided into three types: complete convey, incomplete convey and renunciative convey. Being a typical performance in the convey of the right of signature, the complete convey can be called an "ideal model" of the legal norms. In the convey of the right of signature, a voluntary principle should be observed while compulsory convey should be legally prohibited. The right of signature can be conveyed separately or with other rights. With non-gratuitous convey of the right of signature, the selling party should bear the responsibility for flaw warranty.

**Key words** right of signature; actual author; signature author; flaw warranty; convey of the right of signature