

互联网服务商的法律责任

张玉瑞

互联网服务商是互联网发展的中坚力量,无论是从国际还是我国的现状和发展,互联网服务商均是网络立法重点扶植对象。于是在人们印象里,互联网服务商享受非常广泛的免责,这是对法律的误解。互联网服务商的确对某些行为享受免责,但是免责范围极为有限,并且是合情合理。除此以外,对于互联网服务商,版权法制裁侵权行为的基本原则,并未改变。在这个前提下,才可看清互联网服务商的免责情况。

侵权行为

互联网服务商,包括网上信息经营者和上网服务商。

网上信息经营者包括专业网站,如提供拍卖、购房等商品、服务专项交易的服务商;也包括综合网站,指提供综合消息、服务的全景网站,例如雅虎、搜狐、新浪。上网服务商指为用户上网提供电话线连接的经营者。

与互联网服务商相对应的是服务商的用户,即互联网的普通浏览者、使用者。

服务商的侵权责任有两种:直接侵权责任与间接侵权责任。

直接侵权:互联网服务商在提供的内容中,直接侵犯他人版权如抄袭他人文章、上载侵权音乐,负直接侵权责任。

间接侵权:制裁网上侵权,必须有足够证据。起诉他人侵犯版权,必须指出是谁、以什么形式侵犯了版权。互联网上侵权主体的重要特点,就是直接侵权人往往是用户,留下的通讯地址、电子邮件地址,甚至姓名、单位,均属虚构。即使真实,也不一定就是侵权人,因为上网需要账号,账号可以互借、共用,他人盗窃上网账号也可从事侵权活动。版权人、版权管理组织于是就盯上了服务商,他们有正式户口,对网站上发生的侵权行为,属于跑了和尚跑不了庙。

在对互联网上知识产权保护强度认识不足的前提下,很多服务商对用户的侵权行为,采取姑息和纵容政策,甚至知道别人侵权,相信自己不动手,就不会侵权,其实这是误解。互联网服务商对他人上载的内容侵犯版权,存在故意和重大过失的,构成间接侵权。间接侵权也是侵权,其赔偿责任并不比直接侵权轻。间接侵权成为互联网服务商头上的紧箍咒。与抓获互联网上直接侵权人相比,找到侵权行为的场所非常容易,这一场所,就是服务商的计算机。版权人发动了多次诉讼,在直接侵权者不明的情况下,要求服务商承担间接侵权责任,美国1996年12月判决的著名案例S e g a公司诉S a b e l l a案,说明这一问题。

原告S e g a公司在被告S a b e l l a经营的电子公告板上,发现了自己的两个游戏软件,标明是原告S e g a公司产品,使用S e g a商标。法院经审理查明,这些盗版游戏

软件，是公告板的用户自行上载、下载的，被告并没有干预。但是法院认为被告间接侵犯版权，理由是：

1. 被告明知他人侵权。被告是公告板的经营者；在公告板上，他人上载、下载的游戏软件，明确标有原告 S e g a 公司商标。被告有能力对上载、下载进行监视。

2. 被告为侵权行为提供条件，鼓励用户下载，公告板自动记载下载总数。被告刊登说明，说公告板上有大量游戏可供下载；还说每天要数次对公告板进行检查，满足用户随时提出的有关要求，使用户最大限度地得到满意。被告的公告板安排，使用户可以方便发现、下载侵权游戏软件。被告还在公告板上销售侵权解密软件即 复印机 ，方便用户的直接侵权行为。被告提供免费下载时间，使直接侵权者可建立自己的盗版软件库。

责任限制

瞬时存储的责任限制：服务商对在互联网中，其设备起通道、管道作用时，他人发送和接收的内容，不承担侵权责任。互联网是广泛连接的网，服务商作为网中的一个结，对他人传递的内容，不承担侵权责任。

临时存储的责任限制：所谓 临时存储 ，不同于上面的 瞬时内容 。所谓 临时存储 ，是一种技术手段，目的是缓解该服务商设备（计算机）中信息的拥挤、阻塞。对用户经常访问的网站，在第一个用户访问以后，服务商的计算机可对有关内容进行临时存储，这种临时存储与其 出处 网站的内容，从理论上应当保持同步更新。以后的用户发出命令浏览该内容，就可以直接从服务商的计算机上获得，这样缓解了用户经常访问的网站的交通量，也方便了用户。

只要对临时存储内容不加改变，服务商对这种临时存储中的他人侵权行为不承担责任。

用户指令寄存的责任限制：服务商对他人上载、下载、寄存于服务商计算机中的内容，包括建立的网站、上载的作品等，如果不知道存在侵权的；或者由于实际上不知道，而对表面上的侵权事实或情况，未加注意的，不承担侵权赔偿责任，只有责任加以清除。这就是说，对用户指令寄存的内容，互联网服务商只有在故意和重大过失情况下，才承担侵权责任。这一免责是对上述服务商间接侵权责任的减轻，即对间接侵权行为，服务商只有在故意和重要过失情况下，才构成侵权，轻过失不构成侵权。

查找工具的责任限制：与上述责任限制不同，本责任限制适用于互联网服务商本身的内容，即服务商在自己网站上开列的信息查找工具，包括查找特定网页的搜索引擎，和对其他网上材料的引导例如他人站名、网址、网站介绍、代表网站的符号，或对网站内容的超文本连接等。

如果查找、连接过程是由软件自动完成的，服务商未从侵权行为中直接获得经济利益，且服务商不存在故意或重大过失，不承担赔偿责任，只有责任切断连接。