

·实践平台·

# 搜索引擎的侵权风险分析

包 瑞 (新疆师范大学图书馆 新疆乌鲁木齐 830054)

摘 要: 搜索引擎是互联网上应用非常广泛的工具,在为信息检索带来便利的同时也带来了诸多侵权问题,如何在搜索引擎商业化运作和保护法律权益之间找到一个平衡点,既能精确实现检索目的,又能保护著作权人的利益,本文就搜索引擎侵权问题进行了分析。

关键词: 搜索引擎 侵权 版权 链接

中图分类号: D913 ;TP393

文献标识码: A

文章编号: 1003- 6938(2006)05- 0080- 03

## Analysis on the Infringement of Search Engine

Bao Rui (Xinjiang Normal University Library ,Wulumuqi ,Xinjiang ,830054)

Abstract: Search Engine services as a comprehensive instrument on internet. While it facilitates searching information, many infringement problems occurred. It is important to find a balanced method between the normal commercial operation and the legal law rights in which not only can accurate searching be realized, but the legal rights of the writer can be protected perfectly. This paper is an analysis on the infringement of search engine.

Key words: search engine ; infringement ; copyright ; link

CLC number: D913 ;TP393

Document code: A

Article ID: 1003- 6938(2006)05- 0080- 03

## 1 引言

互联网时代,搜索引擎在不断创造商业神话的同时,也不断把更多、更全、更准的检索内容带到了我们的面前,使信息知识快速实现普及与共享,是通向互联网各个知识宝库中的关键途径,是我们学习工作研究的重要工具。搜索引擎技术的发展已成为互联网发展的核心力量,搜索引擎也成为互联网产业的重要经济力量,但在其发展的过程中不断面临着侵权的风险,它的技术手段、服务方式、增值内容越来越多地面临各类侵权起诉,能否在搜索引擎正常商业化运作和保护法律权益之间找到一个平衡点,既能体现其设计初衷,达到精确检索目的,又能保护著作权人的合法权益,有效促进信息共享,是我们应该关注和探讨的重要问题。

## 2 近期热点问题分析

近期许多起诉案例使搜索引擎成为焦点,这些问题均产

生于促进信息共享和保护版权的矛盾中,分以下几个方面:

### 2.1 图书版权问题

2004 年 12 月 Google 宣布联合哈佛大学、斯坦福大学、密歇根大学、牛津大学和纽约公共图书馆,要把 4000 多万册最优秀的图书和人类的知识精华数字化并放到网上,供全球用户使用。<sup>[1]</sup>2005 年 8 月 12 日,Google 宣布他们的“网络图书馆”工程因“侵犯版权”问题而被迫暂时停工。

Google 的“网络图书馆”计划尽管可以加速信息和知识的传播速度,方便检索及跨学科的研究,有益于全世界的知识交流,但依然不能回避传统的版权问题。Google 在与出版商协商时也曾提出,对受到版权法保护的图书而言,图书搜索功能只会向用户展示围绕搜索关键字前后的短短几行文字,同时依据《伯尔尼公约》,这种在搜索结果中对文字摘抄的行为属于“合理使用”的范畴,不被认为是侵权行为。但众多出版商认为尽管只用到只言片语,但对部分图书是极其关键的,乃至可以显示全部内容,依然触及了侵权。如果在被引用的作品十分简短的情况下(例如

诗歌和短文) ,搜索结果页面就会不可避免地是在引用该作品的全文,这时候还能用“合理使用”作为对抗版权人的抗辩理由吗?

就问题实质来说,是在图书数字化共享的过程中,如何保障出版商和作者利益的问题。我们既要避免知识垄断,又要规避侵权风险,这需要双方进一步协商,同时也需要在技术上能保障避免大面积非法复制问题的出现。这样才能保障著作权人和出版商的利益,也能促进知识合理传播与利用。

## 2.2 MP3 等视频问题

2005年1月用户可通过Google的视频搜索服务看到与关键词有关的静止图像以及电视节目的部分文字内容,此举受到多家电视公司质疑。同年8月15日,网易公司宣布暂停MP3搜索服务,这是我国第一家因为知识产权问题而放弃提供MP3搜索服务的网络公司。Google、百度、搜狗、中搜等专业搜索引擎服务提供商无一例外地设有MP3音乐搜索的频道,MP3搜索是搜索总流量的重要来源。

未经过授权的网络音乐、视频等非法下载近年来已呈燎原之势,其中极大多数的检索方式是通过搜索引擎找到MP3、视频等的非法链接地址,而搜索引擎服务商又认为自己的搜索引擎仅是工具,只提供MP3搜索,不提供MP3下载,并没有侵权。那么,搜索引擎在其中扮演了什么样的角色呢?搜索引擎自身并不“生产”盗版音乐和视频,它只是在盗版与用户之间架起了一座桥梁。更有甚者,还对这些非法链接地址上的下载成功率、速度情况等进行提示,并提供直接下载的连接,或者提供在线播放试听等服务,以彰显其搜索引擎的“功力”,来吸引更多的流量。搜索引擎在一定程度上对真正侵权人的侵权行为起到了帮助作用,但目前我国的法律对此还没有做出明文规定来约束其行为。

能否通过一种合作模式来促进此项产业的健康发展,是值得探讨与尝试的问题。目前索尼、iPod、雅虎、Napster等均已成功证明了在互联网上出售音乐、影片是可行的,而且市场前景广阔。搜索引擎服务商还有必要冒着违法的风险继续打擦边球吗?以较低的价格出售经过授权的音乐、影片,既满足了用户的需求,吸引了用户,搜索引擎的流量有所保证,也让版权商有所收益,从网上广泛获取知名度,从网下市场上获得高额利润,这种方式是否就是切入点,就是解决MP3与视频问题的平衡点,还有待于市场的验证。

## 2.3 新闻、图片问题

2005年3月20日,法新社起诉Google,称Google在未经许可的情况下,将法新社的图片、新闻标题及内容放到自己的新闻网站上。同年7月美国娱乐网站Perfect10又将Google和亚马逊一起告上法庭,理由是他们在搜索结果中“非法”显示了该网站的版权图片。<sup>[2]</sup>国内众多搜索引擎也在提供新闻搜索和图片搜索,搜索引擎提供商不用做新闻采集和编辑,却能提供最新最全的新闻给用户,又不需要支付高额的费用给采访和编辑人员,从网上分流了众多用户,从中牟利,自然要产

生纠纷。在搜索引擎中大量显示其它网站上的图片,为用户提供版权图片的存取,仅在图片下方显示来源的链接地址。

这种打着搜索引擎旗号的方式还能坚持多长时间,现今这个矛盾越来越显化,越来越突出,搜索引擎整合其它新闻站点的新闻,使自己成为一家功能齐备兼具强大新闻提供能力的站点,原本需要付费的图片可以直接在搜索页面内免费打开,不必访问图片链接地址,所提供的链接地址形同虚设,减少了图片拥有站点的访问量,侵害了图片拥有站点的利益。这样的侵权风险势必导致一场大范围的危及搜索引擎生存的版权之争,导致其搜索方式被彻底封杀,整个搜索行业面临崩溃的处境。

## 2.4 网页链接问题

搜索引擎之争关键在于链接是否侵权,近几年此类的起诉不断,结果也是各有输赢。如何在充分运用搜索技术为人类发展服务的同时又能维护好各类信息的知识产权,营造出一个和谐健康发展的法律环境一直是众多法律研究者思考的问题,也是各国相关法律没有及时给予明确规定的原因。

持链接侵权的观点者认为,搜索引擎将其他站点的内容未经许可链接在搜索站点内,并对页面内容进行了复制再现,从中获取了广告收益。

持否定观点者认为链接是由机器自动完成的,没有人为参与,检索结果中的链接地址都是临时的,将链接显示在结果内是出于信息检索和共享的目的。

笔者认为上述两种观点都不全面,链接侵权问题要从链接技术来分析,不能简单地肯定或否定,而应当按照实际情况区别对待。

### 2.4.1 外链

外链,又称普通链接,链接的通常是被链网站的首页。因为此种链接可以带来访问量,有利于被链站点,一般不会产生侵权,但如果设链者明知被链的内容侵权或在权利人提供相关证据并发出侵权通知后,设链者应当立即撤消链接,否则视为设链者与侵权内容提供者构成共同侵权故意,应当承担侵权责任。

### 2.4.2 内链

内链,又称为深度链接,链接地址是被链站点的下层具体内容页面,并非主页地址,如果该页面上没有被链接网站的显著标志或明显页面设计变化,多数用户就会误认为仍旧在原来的网站上。改变了被链接网站内容的页面层次和完整性等,降低了页面提供商的站点知名度,减少了网站的广告收益,这种链接就对著作权人构成了侵犯,同时也构成了不正当竞争。

另一方面,搜索引擎是采用一种机器人程序(网络漫游器)自动在网络中抓取完整页面文件,将大量页面存储在服务器内,其目的是在被索引网页无法正常访问的情况下,搜索引擎可以通过其“备份”的文件向用户再现目标网页内容,并不只是与检索页面地址建立了临时链接,这样一来搜索引擎对于被索引网页的复制与再现就涉嫌侵犯了我国《著

作权法》上的“信息网络传播权”。而且因其检索结果页面与真实页面是不同步的,就不能及时准确反映页面版权人对某些关键信息的修改,这样同样会引发很多纠纷。

### 2.4.3 加框链接

部分搜索引擎在检索结果时是将被链结果在搜索引擎自身框架页面内打开,在某一特定区域显示检索页面具体内容,除普通文字页面外,有部分搜索引擎将新闻、图片、音乐、视频等也都采用此类方式内嵌显示,此种链接方式情形更加恶劣,让检索用户很难察觉结果的真实版权所有人,直接影响被链接网站的访问量,减少其广告收益,可能导致版权所有者的“信息网络传播权”被侵犯。同时按照我国《反不正当竞争法》第九条的规定:“经营者不得利用广告或者其他方法,对商品的质量、制作成分、性能、用途、生产者、有效期限、产地等作引人误解的宣传。”根据该法第二条,商品包括服务。此类链接行为会导致用户对页面内容的真实提供者产生误解,已经构成了不正当竞争行为。<sup>[3]</sup>

上述三类网页链接形式在实际操作过程中需从搜索引擎信息共享的优势和防止信息垄断来考虑,考虑搜索引擎提供商、链接内容版权人、链接网站、用户等多方利益的平衡。搜索引擎提供商经常指出,各网站可以通过 robots.txt 文件设置来拒绝网络漫游器索引和保存其站点“网络快照”的协议,否则视为同意,但该文件的设置与否并不是被索引链接网站的义务。我们反过来换一下思路,把设置 robots 协议的拒绝索引改为接受索引,也就是说当网站设置了该协议即是同意网络漫游器索引自己的网站,同意搜索引擎对其页面进行索引并保存“快照”,否则就是拒绝,搜索引擎将没有权利对该网站进行相关操作,如有违反,其侵权的行为就十分明显。这样大部分搜索引擎的版权问题可能会迎刃而解。<sup>[4]</sup>

### 2.5 P2P 问题

2000 年以来,在 P2P 技术还是搜索引擎的研究发展方向时,美国发生了数十件与 P2P 对等网络有关的法律诉讼。但国内外多家搜索引擎服务提供商依然打算在其桌面搜索工具内包含 P2P 软件,并称其可以通过向网络上其他用户的计算机发送内容检索要求,得到同意后,即可通过 P2P 软件检索下载他人计算机内的文件,并称该检索方式检索的内容将更加丰富和全面,将是搜索引擎未来的发展方向。

在 P2P 网络传输中,用户可以共享各种音频、视频文件,文档资料及应用程序。这些文件的大量共享可能会包含大量的版权侵权活动,而搜索引擎又无法辨别和控制这些非法行为,这些行为造成众多版权内容私下免费传播,对版权人的利益造成巨大损失,在此过程中含有 P2P 功能的搜索引擎是为终端用户的版权侵权起到了辅助作用,难以逃避法律的追究。<sup>[5]</sup>

## 3 结语

在世界科技水平和经济发展的不同阶段,对版权人、相

对人、公众多方利益的平衡有不同程度的侧重,但最终目的都是为了使社会整体利益达到“最大化”。在我国现有的著作权法规中对网络搜索引擎产生的法律后果还没有作出明确规定,在法规的制定中要充分考虑互联网是一个开放共享的信息世界,如果对知识产权过度保护,势必会阻碍信息技术的发展和知识的共享与普及,同时也要努力保护他人的劳动成果,保持一个良好的知识发展环境。

通过分析传统制度中的不合理使用所产生的冲突来制定适合目前新情况的网络著作权合理使用制度是必要的,在本着“不仅要保护著作权人的合法权益,还要考虑网络环境的开放性、共享性,放松对合理使用的规制,以利于思想的交流和文化的传播”的原则下,<sup>[6]</sup>根据搜索引擎对被链内容的使用目的是否是以教育和公益为主、是否具有商业性质,被使用版权作品是否会产生巨大经济利益,被使用版权作品的内容是否关键、质量是否较高、数量是否较大,被使用的版权作品是否影响作品正常使用等方面来综合考虑。

另一方面,随着搜索引擎技术的不断发展与完善,应通过技术手段协助解决版权问题,识别过滤未授权内容,积极保护版权信息;建立完善的网络侵权的通知与反通知制度,便于提供证据,判断侵权与否,以便准确及时处理争端;建立统一的或行业的著作权集体管理组织,便于整体沟通与协商,保护双方利益;搜索引擎应积极加强与版权人的合作,减少风险,实现互惠互利。

上述多项措施的实施,将有利于搜索引擎规避侵权风险,保护版权人创作的积极性,促进网络搜索引擎和版权内容互融互利的和谐发展。

参考文献:

- [1] 靳生玺. Google 图书数字化计划的三大硬伤[EB/OL]. <http://tech.tom.com/1121/1794/2005726-235452.html>.
- [2] 戴寻严. 版权左右搜索引擎 美网站状告 Google 亚马逊非法[EB/OL]. <http://www.chinalabs.com/cache/doc/05/07/31/68532.shtml>.
- [3] 颜晓玉. 网络信息服务中链接的侵权分析[J]. 情报杂志, 2004, (6).
- [4] 戴寻严. Google (搜索引擎) 的搜索服务侵犯版权了吗[EB/OL]. <http://law360doc.com/showWebapx?ArticleID=4524&CategoryID=10>.
- [5] 魏衍亮. 网络音乐版权诉讼对我国(p2p)企业的启发[EB/OL]. [http://risker.org/misc/sp2p/files/files/music\\_p2p.txt](http://risker.org/misc/sp2p/files/files/music_p2p.txt).
- [6] 郑坤山. 网络著作权合理使用制度研究[EB/OL]. [http://www.law-lib.com/lw/lw\\_view.asp?no=5492](http://www.law-lib.com/lw/lw_view.asp?no=5492).

作者简介:包瑞(1977-),男,馆员,南京大学情报学专业研究生,新疆师范大学图书馆信息咨询部主任,主要从事图书馆网络管理及应用研究。