

新快 315

# 广东高院发布网络游戏案件审判指引 网游纠纷中恶意侵权且情节严重 可依法实施惩罚性赔偿

■新快报记者 何生廷 通讯员 黄慧辰 陈中山

4月13日,广东省高级人民法院官网发布《关于网络游戏知识产权民事纠纷案件的审判指引(试行)》(简称《指引》),对网络游戏纠纷案件的权益保护、侵权认定和赔偿原则作出明确规定。

广东是网络游戏产业大省,2019 年全省游戏营收规模达 1898 亿元,占全国游戏市场份额近八成,占全球游戏市场份额近五分之一。近年来,广东法院审理了《梦幻西游》直播案、《王者荣耀》禁令案、《魔兽世界》侵权案等多起广受关注的网游领域案件,对国内游戏产业发展产生了较大影响。

广东高院相关负责人表示,近年来,网络游戏产业作为新兴产业已成为数字经济重要增长点。由于此前该领域有关立法极少,解决涉诉纠纷需要在遵循现行法律制度前提下积极探索,通过司法实践传递尊重知识产权、诚实信用、有序竞争的价值导向。

记者从广东高院获悉,《指引》是国内首个总结网络游戏领域知识产权审判经验的地方性司法规范,明确了网络著作权纠纷、依法保护和鼓励创新的界限,审理网络游戏领域知识产权案件应当加强创新成果保护,规范市场竞争秩序,保护从事网络游戏开发、运营、服务等活动的主体的合法权益以及衍生产业经营者、游戏用户的合法权益。

《指引》强调了行为保全审查中应注意与侵权程度相适应的比例原则,细化了审查条件,明确管辖权异议一般不影响行为保全的审查;人民法院在采取行为保全措施前,要充分听取双方当事人意见,除了审查权利效力稳定性外,还应审查被申请人侵权成立是否具有较大可能性;对不立即采取保全措施的,应充分考虑网络游戏的类型、上线时间、传播速度、传播范围、营利能力、市场份额以及被诉侵权行为是否仍在持续、是否可能导致难以弥补的损害等因素。

《指引》同时对游戏元素、游戏元素作为商业标识的审查,游戏直播画面、涉游戏直播或录播的不正当竞争行为以及游戏主播违约跳槽行为的审查等多个涉著作权、商标权与不正当竞争纠纷问题作出规定。

《指引》还明确了侵权责任认定及赔偿数额确定的参考因素,指出对恶意侵权且情节严重的,可依法实施惩罚性赔偿。同时强调应在尊重在先权益的同时鼓励再生产、再创造,保护游戏用户合法权益。

## 焦点 1: 如何避免“赢了官司输了市场”?

行为保全又称为诉讼禁令,记者留意到《指引》有较大篇幅涉及行为保全,这部分内容重点规定了哪些方面?

广东高院表示,由于知识产权客体具有无形性,网络游戏又具有生命周期短、传播速度快范围广、玩家黏着度高等特点,即便权利人经过诉讼赢得官司,却可能早已丧失市场竞争优势。

诉讼禁令作为前置性权利保护措施,在便捷及时制止侵权行为、防止权利人损失扩大等方面

发挥着十分重要的作用。这部分规定共 9 条,结合网络游戏案件特点及广东法院司法实践经验,在最高法院相关规定基础上作进一步的细化。一方面关注程序的便捷快速,如管辖权异议的处理、可替代的保全方式等;另一方面防止权利滥用,如听证程序、胜诉可能性、担保数额等的具体要求,同时对紧急性及损害程度考量因素等进行了细化,充分体现了及时保护与稳妥保护的原则。

## 焦点 2: 慎重判断游戏直播画面 避免从思想层面比对

在近些年的网络游戏知识产权案件中,游戏画面和直播游戏的侵权界定一直是热议话题,《指引》是如何明确的?

广东高院表示,近年来,以游戏连续动态画面整体化保护游戏的呼声渐高,司法实践中陆续出现认定游戏连续动态画面属于以类似摄制电影的方法创作的作品的司法案例。

《指引》区分了游戏运行时呈现的连续动态画面与游戏直播过程中形成的直播画面,明确了

类电作品判定的考虑因素。对于连续动态画面实质性相似判断的问题,列举了着重考虑因素,始终注意区分思想和表达,避免从创意、情感等思想层面进行比对,而关注作品在表达方面的取舍、安排、设计等是否相似。

要指出的是,《指引》并未全面否定游戏直播构成合理使用的可能性,但指出应依照法律法规,遵循司法政策,在确有必要的情形下进行慎重判断。

## 焦点 3: 打击恶意侵权 引入惩罚性赔偿制度

赔偿数额的确定始终是知识产权纠纷案件中的司法难题,网络游戏案件也不例外,知识产权诉讼中,大多数情况下难以查清权利人损失或侵权人获利。

《指引》根据网络游戏侵权诉讼特点,列举了法院确定侵权赔偿数额的参考因素,目的是尽可能完整、全面地反映权利人因侵权遭受损失和侵

权人因侵权所获利益。

广东高院表示,这次《指引》对游戏直播侵权赔偿专门作出规定,指出应考虑网络游戏直播行为特点,以及知名主播个人能力等因素的贡献,不应直接按照全部直播获利确定赔偿数额。为进一步打击恶意侵权行为,《指引》探索引入惩罚性赔偿制度,强化对网络游戏知识产权司法保护。

## 培训课程还剩 60%,只能退剩下费用的 50%?

有律师称,签订合同中的相关条款涉嫌霸王条款

**新快报讯 记者肖韵董报道** 课程上了一部分想退款,究竟能退多少?近日,广州的大学生小曾陷入困扰,她报名了启德教育的课程,称因为对课程质量不满意想退费,还剩 60%的课程,却只能退剩下费用的 50%,或按“扣除已消耗的课时(未折扣价)”退费。”

4月13日,启德教育相关负责人回应,按照双方签订合同相关条例,只能退剩下费用的 50%,应小曾的特殊要求,这一比例最多能增加到 60%。该负责人称,已经消耗的费用除了上完的课程费,还有排班、提前安排老师的费用等。

### 消费者投诉:

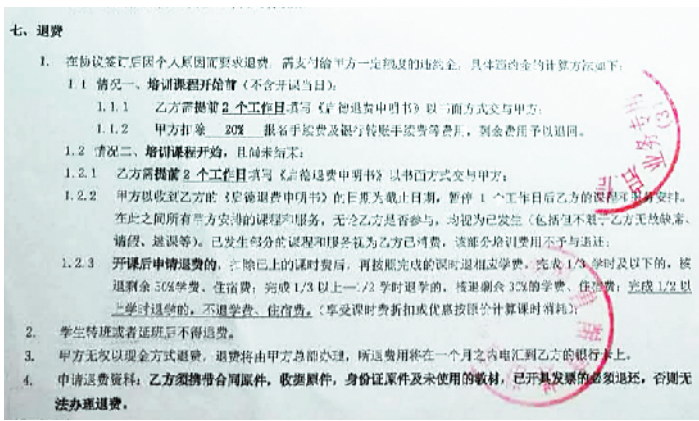
#### 对课程质量不满意 要求退费遇纠纷

小曾大学上的是 2+2 模式(2 年国内,2 年国外),2018 年 11 月,报名启德教育雅思培训班大班课,为出国做准备。小曾说,当时她共交学费 10307.6 元,报的是中级班课程,但上了几节课后发现并不适合自己现有的基础,于是她在同年 12 月将课程转成了一对一的小班课。扣除已经消费的大班课费用 1496 元后,还剩下 8811.6 元的课程款。后来她又补交了 9810 元(小班课共交 18621.6 元),在启德教育继续购买了 40 课时的一对一小班课。

“当时我购买小班课程时,正值启德教育做活动,所以以 7.8 折购买了总价 24000 元的课程(40 课时,单价 600 元)。”小曾表示,在接下来一对一课程中,出现了课程进度跟不上的问题,于是启德教育帮她换了几位老师。但小曾表示,换的老师要么利用课堂时间和她闲聊、要么改作业不认真,让她感觉学习收获并不大。

小曾还表示,启德教育提供的教学资料 and 市面上在售的某书籍重合度很高,她认为自己花高价购买的启德教育教学资料并不值。启德教育解释,很多雅思课程的基础课程资料都是通用的。上了 16 课时小班课时,小曾向启德教育申请退款,并认为,启德应退还她未消耗的 11133.6 元。

小曾说,在与启德多次协商后,对方给小曾提供的最终方案中,启德方面称,退费方案 1 可退 6201.6 元;退费方案 2 可退还 5466.8 元。



■受访者小曾提供。

### 启德教育回应:

#### 除了课程费用 还有已消耗的服务费

4月13日,启德教育相关负责人回应称,按照双方签订的合同相关条款,小曾只能退剩余 30%的学费,考虑到小曾的特殊情况,已经额外为其申请退剩余学费的 50%。该负责人称,之所以无法全额退款,是因为除了课程费用外,机构还为小曾产生了一些服务费,包括为其排班、安排老师上课、安排班主任督导等等。

对于第一种扣除已消耗费用的方案,该负责人解释,当时小曾报名时,有跟她口头说折扣价只有 30 个名额,不接受退款或转班。目前同意给她退款,但只能恢复到原价退款。该负责人表示,目前可以给到最大的退款比例是退剩余费用的 60%,如果协商不了只能通过司法途径解决。

在小曾提供的与启德教育签订的合同中,显示“开课申请退费的,扣除已上课的课时费后,再按照完成的课时退相应学费。完成 1/3 以上——1/2 学时退学的,核退剩余 30%的学费、住宿费。”

### 律师说法

## 签订的合同 涉嫌霸王条款

广东法制盛邦律师事务所律师杨娟表示,启德教育与小曾签的合同涉嫌霸王条款。消费者权益保护法第二十四条规定,经营者不得以格式合同、通知、声明、店堂告示等方式作出对消费者不公平、不合理的规定,或者减轻、免除其损害消费合法权益应当承担的民事责任。格式合同、通知、声明、店堂告示等含有前款所列内容的,其内容无效。这份合同所约定的退款条件对消费者而言不太公平。

对于退款的额度,杨娟表示,要看解除合同的原因,如果原因是培训机构没有达到合同约定的培训条件,则消费者有权要求全额退剩余款项。如果是消费者自身的原因,则要考虑培训机构的必要支出成本,从公平角度而言,可以适当保留部分,绝大部分退还。