## 春晚小品"喜上加喜"的法律思考

□福建国富 律师事务所 周玉文

通过对真人真事进行简单 的加工制作而拍摄的短视频, 往往能起到很好的传播效果. 今年春晚小品"喜上加喜"就 反映了这样一个故事

由贾玲、张小斐等人表演 的小品"喜上加喜"讲述的故 事是: 贾玲饰演的婆婆, 因不 满自己在张小斐饰演的儿媳妇 所拍摄的短视频中的形象、上 演了一出哭笑不得的连环质问。

小品中的关键情节是, 婆 婆贾玲看了视频, 认为儿媳丑 化了自己。但是, 正和贾玲恋 爱的老张和他的儿子却认为, 视频中的贾玲性格开朗大度, 是他们欣赏的类型。

当彼此把问题都弄清楚后, 尤其是当贾玲得知老张和其儿 子喜欢自己在短视频中的形象 后,很是高兴。于是,各方皆 大欢喜,这则小品也因此叫作 "喜上加喜"

我们说, 文艺创作源于生 活并高于生活,即便是主要反 映真人真事或者以真人真事为 原型制作的短视频, 其中也难 免有夸张的元素

如果短视频中被表现的人 认为视频丑化了自己, 创作者 是否构成对其名誉权的侵犯呢?

显然, 对一个人名誉权的 侵犯,不能仅以某个人的认识 为准,而应以社会公众的评价 为准

在我国的《民法典》中 专门规定有"人格权编",对自 然人的生命权、身体权、健康 权、姓名权、名称权、肖像权、 名誉权、荣誉权、隐私权等人 格权进行保护。

其中, 侵犯名誉权纠纷一 直是比较难以把握的。

《民法典》规定:民事主 体享有名誉权。任何组织或者 个人不得以侮辱、诽谤等方式 侵害他人名誉权。

行为人发表的文学、艺术 作品以真人真事或者特定人为 描述对象,含有侮辱、诽谤内 容, 侵害他人名誉权的, 受害 人有权依法请求该行为人承担 民事责任。

短视频的创作

者确实需要留意相

关法律问题, 尤其

是如果涉及真实人

物,就会涉及包括

肖像权、名誉权和

隐私权等一系列民

诽谤等方式侵害他

人名誉权,情节严

重的,还可能涉嫌

侮辱、诽谤罪。

如果以侮辱、

事法律问题。

所谓名誉,主要是一种社 会评价,它是指社会或他人对 特定自然人、法人及非法人组 织的品德、才干、信誉、资历、 声望和形象等方面的客观评判。 这种评价直接关系到民事主体 的人格尊严和社会地位,属于 重要的人格利益。

关系名誉的主要是道德品质、 能力大小。而不是性格、习惯等 方面。

因为性格、习惯往往无所谓 好与坏, 有的人性格外向豪爽, 有的人性格羞涩内向, 这并无高 下之分、好坏之别。将豪爽的性 格表现得比实际更夸张一些, 般来说尚未达到侵犯名誉权的程

正如小品中演绎的, 贾玲自 己认为短视频将自己表现得过于 豪爽而不满, 但老张和他的儿子 却对此格外欣赏。

因此,对名誉权侵犯的主要 表现方式是侮辱和诽谤, 其结果 是因此造成被侵权人的社会评价 降低。

当然, 短视频的创作者确实 需要留意相关法律问题, 尤其是 如果涉及真实人物,就会涉及包 括肖像权、名誉权和隐私权等一 系列民事法律问题。

如果以侮辱、诽谤等方式侵 害他人名誉权,情节严重的,还 可能涉嫌侮辱、诽谤罪。

根据《刑法》的规定、以暴 力或者其他方法公然侮辱他人或 者捏造事实诽谤他人、情节严重 的, 处三年以下有期徒刑、拘役、 管制或者剥夺政治权利。

前款罪,告诉的才处理,但 是严重危害社会秩序和国家利益 的除外。

比如广受关注的"女子取快 递被造谣案", 杭州的吴女士在小 区取快递时遭到偷拍, 偷拍视频 被配以捏造的微信聊天对话截图 发至微信群内,吴女士被指"出 轨快递小哥",而所有相关情节都 是视频拍摄者杜撰的。

法院审理后认定,被告人郎 某某、何某某出于寻求刺激、博 取关注等目的,捏造损害他人名 誉的事实,在信息网络上散布, 造成该信息被大量阅读、转发, 严重侵害了被害人吴某某的人格 权,影响其正常工作生活,使其 遭受一定经济损失, 社会评价也 受到一定贬损,属于捏造事实通 过信息网络诽谤他人且情节严重. 两名被告人的行为均已构成诽谤 罪, 最终法院判处两被告人有期 徒刑一年、缓刑二年。

除了法律约束外, 拍摄制作 短视频还需要受到道德上的约束, 内容切不可违反公序良俗。

总之, 春晚小品"喜上加喜" 不但能让我们会心一笑, 同时也 引发了笔者对相关法律问题的思 考。



## 莫踩公民个人信息的"雷区"

□北京盈科(上海) 律师事务所 康 烨

随着《个人信息保护法》 的实施,对于个人信息权益的 保护日益完善

笔者曾在一起侵犯公民个 人信息案件中担任被告人的辩 护人。法庭上, 我听到同案被 告人在最后陈述环节, 说了这 "在我们这个行 么一段话: 业, 打听客户信息是比较常见 的, 我们也并不觉得有怎么不 对,现在我触犯了法律,付出 了失去自由的代价, 我希望国 家能尽早出台个人信息保护 法,对个人信息范围进行规 定,好让我们知道哪些是需要 保护的。"

他的言下之意是: 国家对 于个人信息保护的规定并不明 确、所以他不知道哪些信息可 以利用, 哪些则不可以。

我不禁感觉有点遗憾:这 个被告人在其行业内本已颇有 建树, 却缺乏相应的法律意 识, 甚至走过了这么长的司法 程序。付出了这么惨痛的代 价, 还是没有搞明白公民个人 信息安全的"雷区"在哪里。

当时虽然《个人信息保护 法》尚未制定,但早在2017 年6月1日,《网络安全法》就已经实施了,这部法律对于 个人信息就已经有了明确的规 定。

根据最新的《个人信息保 护法》,个人信息是以电子或 者其他方式记录的与已识别或 者可识别的自然人有关的各种 信息,不包括匿名化处理后的 信息。个人信息的处理包括个 人信息的收集、存储、使用、 加工、传输、提供、公开、删 除等。

从"入刑"的角度,主要 涉及以下几个数字: 0、50、 500和5000。

0: 出售或者提供行踪轨 迹信息,被他人用于犯罪的; 知道或者应当知道他人利用公 民个人信息实施犯罪, 向其出 售或者提供:也就是说,只要 发生上述两种情形, 司法是零 容忍的;

50: 非法获取、出售或者 提供行踪轨迹信息、通信内 容、征信信息、财产信息 50

500: 非法获取、出售或 者提供住宿信息、通信记录、 健康生理信息、交易信息等其 他可能影响人身、财产安全的 公民个人信息 500 条以上:

5000: 非法获取、出售或 者提供第三项、第四项规定以 外的公民个人信息 5000 条以

由于办案的原因, 我曾经 研究过数十家网站的隐私保护 条款。经过梳理, 我发现其中 过半平台涉及个人信息的条款 与相关法律的合规要求还有一 定距离, 只有一家由于是跨境 电商,考虑到了域内外法规的 衔接, 在设计条款时显然经法 律专业人士把关

企业的信息安全意识尚如 此滞后, 企业员工乃至管理者 的风险意识就可见一斑了。正 因为如此, 如今企业及其员工 涉嫌侵犯公民个人信息罪的案 例并不鲜见。

如果企业管理者都不好好 吃透法律的话, 底下的员工就 有可能在具体操作、施行时走 了样、踩了雷。

## 签合同前应注意审查

□上海通乾 律师事务所 朱慧 武慧琳

合同是当事人

之间的法律, 当遇

到需要"签合同"

的情况时, 在落笔

签字或盖章之前,

谨慎审查合同内容

是保护自身权利的

必要步骤。

根据最新的

《个人信息保护

法》,个人信息是

以电子或者其他方

式记录的与已识别

或者可识别的自然

人有关的各种信

息,不包括匿名化

处理后的信息。

无论个人、企业或是其他 法人,均逃不开与他人 "签合同", 最常见的包括个人 生活中的劳动合同、房屋买卖 合同、租赁合同等。

合同是当事人之间的法 律, 当遇到需要"签合同"的 情况时, 在落笔签字或盖章之 前,谨慎审查合同内容是保护 自身权利的必要步骤。根据我 们多年的从业经验, 我们认为 在合同审查中尤其应注意下列 问题:

1.不同谈判地位采用不同 的合同审查思维。

合同是当事各方协商一致 的产物, 但合同条款的审查思 维及最终确定很大程度上取决 于当事人的谈判地位。

谈判地位占优的一方, 当 然要在合同审查过程中尽可能 发挥优势, 但如果谈判地位较 弱,则需要坚持底线思维,确 保己方的基本利益, 以期实现 订立合同的目的

2.审查时区分商务条款和 法律条款。

商务条款即合同的数量、 标的、产品规格等,而如争议 管辖、适用法律则是法律条 款。如此区分的意义在于,可 以有选择性地确定审查重点。

例如在续签合同时, 可主 要针对商务条款进行审查,从 而节省各方的成本。不过商务

条款和法律条款的区分也不是 绝对的,有时也会交织在一 起。

3.审查时不能局限于合同 的现有格局。

在对现有合同内容进行审 查时,很容易就事论事,似乎 将现有合同中对己方不利的条 款改好就行了。但如果审查合 同时没有全局观念, 很容易一 叶障目, 导致遗漏合同中的重 大条款。

比如卖方提供的买卖合同 中没有交货期,如果买方在签 合同时没有买卖合同的整体观 念,仅局限于已有的合同内 容,就很容易遗漏该条款,导 致买方最终在合同的履行中难 以维护自身权利。

4. 重视对文字细节的把

合同是由文字组成的, 合 同中的文字可以说是一字千 金。有时相差一个字,就涉及 金额上百万元。

举例来说, 合同约定逾期 交货的"日"违约金为合同总 价款的千分之三, 但如果漏掉 了这个"日"字、相差就非常 大了。因此,在审查合同时必 须注意每一个细节。

由此可见, "签合同"绝 不能随性而为, 征求律师等专 业人士的审查意见是必不可少