

# 北京爱奇艺科技有限公司与随州市飞流网络科技有限公司、上海七牛信息技术有限公司不正当竞争纠纷案—— 2020年江苏法院知识产权司法保护十大典型案例之八

审 理 法 院:江苏省高级人民法院

案 号:(2019)苏民终778号

裁 判 日 期:2020. 08. 18

作 者:江苏省高级人民法院

## 北京爱奇艺科技有限公司与随州市飞流网络科技有限公司、上海七牛信息技术有限公司不正当竞争纠纷案

### ——网络“刷量”不正当竞争行为的认定

#### 【裁判要旨】

1. 利用技术手段对他人运营的网络视听作品虚拟访问点击,“刷量”虚增流量并以此获取不当利益,污染了运营方网络访问数据,妨碍运营方商业数据信息采集,误导他人基于网络产品或服务的商业判断,可以认定该行为构成不正当竞争。

2. 判断云计算服务商是否明知或应知其行为侵害他人合法权益,应当考虑其不能随意访问、控制、调取用户具体信息数据等内容,且负有较高保密义务的情形,合理界定其注意义务和管理义务。同时,结合云计算服务商的服务性质、技术条件、个案情形等因素,对云计算服务商是否收到权利人的合格通知,以及是否采取必要措施进行查明和认定,进而确定其法律责任。

#### 【基本案情】

北京爱奇艺科技有限公司(以下简称爱奇艺公司)通过主办“爱奇艺网站(www.iqiyi.com)”开展视频播放、广告发布等经营活动,其中一种经营模式为通过与相关著作权人签订《视频合作协议》以获得视频的信息网络传播权等授权,再由爱奇艺公司按一定数额的单价与有效点播量向著作权人支付许可使用费。爱奇艺公司认为飞流网络科技有限公司(以下简称飞流公司)、上海七牛信息技术有限公司(以下简称七牛公司)对其网站视频存在刷量行为,遂向法院起诉,请求判令两公司立即停止针对爱奇艺网站(www.iqiyi.com)视频内容的刷量行为;连带赔偿其经济损失280万元;在《法制日报》刊登声明,消除影响。

飞流公司经营范围包括“计算机软件开发、信息技术咨询服务、信息处理和存储支持服务”等。飞流公司运营飞流网(www.feiliuw.com)。该网站首页上部广告语为“使用飞流网,流量飞速涨”等内容。此外,飞流公司开发“柠檬挂机”计算机软件,该软件基本介绍信息显示“每天开机即可赚钱!最简单的网赚模式,绿色安全软件,不影响电脑使用!收益稳定,1元即可提现!”。爱奇艺公司经公证发现,飞流公司对爱奇艺网站投放的视频实施了虚增流量的刷量行为。经其统计,飞流公司在2017年9月至11月间,通过其柠檬挂机软件对爱奇艺网站的80001部/集视频共计实施了278275797次访问;飞流公司在2017

年8月29日至8月31日，通过其柠檬挂机软件对爱奇艺网站的《血色苍穹 第1季》实施了41590299次访问，在2017年8月31日对《纳米核心 第3季》实施了3677760次访问。以上共计323543856次访问。

七牛公司成立于2011年8月3日，注册资本1000万元，经营范围包括“信息技术及计算机科技领域内的技术开发、技术转让、技术咨询、技术服务，计算机网络工程”等。七牛公司主办运营七牛云网站“www.cloudnn.com”以及“www.qiniu.com”。“7xrqwu.coml.z0.glb.cloudnn.com;oowok3vd9.bkt.cloudnn.com;7xrqws.coml.z0.glb.cloudnn.com;7xt8e6.coml.z0.glb.cloudnn.com”为爱奇艺公司诉称的四个子域名，已查明的2017年8月29日至8月31日爱奇艺网两部影视剧被刷量的4500余万次均系通过前述四个子域名跳转访问。七牛公司后台管理系统显示，该四个子域名的注册用户ID为1380281813，该注册用户的七牛云账户下登记有飞流网的域名www.feiliuw.com。应爱奇艺公司要求，七牛公司对四个子域名予以冻结。此后，爱奇艺公司法务部门以电子邮件方式正式提出要求七牛公司提供前述四个域名的相关信息以便于爱奇艺公司打击侵权行为，七牛公司法务部门电子邮件回复称，已对相关域名进行查看并冻结，该用户仅对测试域名的请求设置了跳转，相应流量并未发生在七牛平台上，无法判断是否实施了“不正当盗刷视频点播量”的行为，无权提供该用户的相关信息，如爱奇艺公司通过法院起诉等方式处理，七牛公司将在法律允许的范围内予以配合。

#### 【法院认为】

飞流公司作为独立行为主体参与市场活动，收取费用为他人实施点播等网络访问。爱奇艺公司根据其网站视频访问数据确定版权费投入、广告投放等经营策略。飞流公司制造的流量亦是关系爱奇艺公司正常经营的利益指标，故双方之间存在市场竞争利益层面交叉重合，涉案“刷量”行为应适用《反不正当竞争法》判断。根据《反不正当竞争法》第十二条规定，利用网络领域的专业技术手段，妨碍其他经营者合法提供的网络产品或服务正常运行的行为，属于不正当竞争行为。爱奇艺公司视频访问数据具有可观商业价值，具有保护必要性和正当性。飞流公司利用技术手段对爱奇艺公司网站视频“刷量”，反复、机械制造视频点播量，但并不反映正常观看视频的实际需求，纯粹追求点击数值上升，其实质是以数据造假获取经济利益，虚增视频受青睐度，使得部分案外人因视频热播攫取额外不当利益，明显违反诚实信用原则，且妨碍爱奇艺公司运营数据采集，误导爱奇艺公司经营判断，甚至导致爱奇艺公司支出本无需支付的版权费，有悖公认的商业道德，应当认定为“其他妨碍、破坏其他经营者合法提供的网络产品或服务正常运行的行为”，构成不正当竞争并应承担民事责任。

关于提供IaaS服务的云计算服务商的法律责任问题。首先，云计算服务商一般分为IaaS（基础设施即服务）、PaaS（平台即服务）、SaaS（软件即服务）三个层级。本案七牛公司提供IaaS服务，向用户提供虚拟计算机、存储、网络等计算资源，提供访问云计算基础设施的服务接口。提供IaaS服务的云计算服务商对用户利用云基础设施开设的网站和网络应用中存储的具体信息无法直接控制，其仅有技术能力对服务器整体关停或空间释放（强行删除服务器内全部数据）。同时，《信息安全技术云计算服务安全指南》7.3.2条规定，云服务商未经客户授权，不得访问、修改、披露、利用、转让、销毁客户数据，并应采取有效管理和技术措施确保客户数据和业务系统的保密性、完整性和可用性。故提供IaaS服务的云计算服务商不同于《信息网络传播权保护条例》第十四条、第十五条规定的提供信息存储空间或者提供搜索、链接服务的网络服务提供者，也不同于《信息网络传播权保护条例》第二十条规定的提供自动接入、

自动传输服务的网络服务提供者。在涉及其用户侵害他人合法权益的情形下，确定该类云计算服务商法律责任和义务应当适用《[侵权责任法](#)》相关规定。其次，《[侵权责任法](#)》[第三十六条第二款](#)规定，网络用户利用网络服务实施侵权行为的，被侵权人有权通知网络服务提供者采取删除、屏蔽、断开链接等必要措施。网络服务提供者接到通知后未及时采取必要措施的，对损害的扩大部分与该网络用户承担连带责任。由上述法条可知，《[侵权责任法](#)》对网络服务提供者应采取的措施并未明确限定在“删除、屏蔽、断开链接”，也包括其他一切合理的可以断开侵权服务、减少侵权损失的必要措施。《[侵权责任法](#)》[第三十六条第三款](#)规定，网络服务提供者知道网络用户利用其网络服务侵害他人民事权益，未采取必要措施的，与该网络用户承担连带责任。由于提供IaaS服务的云计算服务商不能随意访问、控制、调取服务器中涉及用户具体数据等内容且负有较高保密义务，故确定其注意义务和管理义务不能过于严苛，同时也不能仅因其系提供基础网络服务的云服务商即免除其相应注意义务。

一般情形下，对不能查看服务器中存储及传输内容的IaaS云计算服务商而言，转通知是较为可行且合理的一个必要措施。考虑实践中涉及是否侵权的主体识别、行为识别以及侵权判断等因素，云计算服务商处理权利人侵权投诉通知，亦非所有情形一概限于采取“转通知”一种措施。在接到权利人发出的权利内容明确、侵权指向清晰的通知时，应结合具体情况及直接侵权行为具体情节、客观技术条件来判断网络服务提供者是否有必要措施可以采取并有无及时采取必要措施，如此既符合《[侵权责任法](#)》立法本意，也考虑了互联网技术高速发展可能导致的情景变更。进一步来说，包括本案七牛公司在内的云计算服务商应当承担的义务，是“转通知+采取必要措施”，一审判决表述的“通知删除”中的“删除”，亦应包括“删除”以及“屏蔽、断开链接”等所有必要措施。

综上，对于提供IaaS服务的云计算服务商而言，一方面确定其注意义务时不能过于严苛，不能采用与提供信息存储空间或者提供搜索、链接服务的网络服务提供者相同的标准；另一方面，应结合云计算服务商的服务性质、个案情形及客观技术条件等因素，对权利人是否发出合格通知及云计算服务商收到通知后是否采取必要措施进行查明认定，并确定其法律责任。本案中爱奇艺公司未提交证据证明七牛公司存在明知或应知情形。爱奇艺公司的通知中的侵权信息要素不够清晰、不够完整，难以归入合格通知范畴。且七牛公司在爱奇艺公司发送通知邮件之前，鉴于双方技术人员之间存在沟通，已将涉案域名予以冻结处理，故七牛公司并不存在过错，不应承担侵权连带责任。

### 【典型意义】

互联网经济背景下，伴随新产业、新业态、新技术蓬勃兴起，出现了“刷量”黑灰产等利用技术手段破坏网络生态等新问题。该案裁判明确认定“刷量”行为实质是数据造假，有悖诚信原则和商业道德的不正当竞争，对于惩罚和遏制“刷量”等黑灰产，净化网络商业环境和信息生态具有积极意义。同时，法院在规制经营行为和规范竞争秩序的同时，正确把握法律意旨，精准界定云计算应用和运营主体的法律责任，既厘清涉案技术应用市场行为正当性和非正当性的边界，也彰显尊重技术发展、推动技术应用、促进技术创新的鲜明态度。



扫一扫，手机阅读更方便