

21世纪

经管系列教材



21·世·纪

经济学类管理学类专业主干课程系列教材

电子商务法 与案例评析

DIANZI SHANGWUFA

YU ANLI PINGXI

◎主 编 秦成德

◎副主编 王群 侯光文 王晶



清华大学出版社
<http://www.tup.com.cn>



北京交通大学出版社
<http://press.bjtu.edu.cn>

21 世纪经济学类管理学类专业主干课程系列教材

电子商务法与案例评析

主编 秦成德

副主编 王群 侯光文 王晶



清华大学出版社

北京交通大学出版社

· 北京 ·

内 容 简 介

电子商务的迅速发展,急需网络交易市场的良好秩序和网络企业的规范行为。本书阐述了电子商务交易过程涉及的法律问题、电子商务市场法制环境的问题、最新的电子商务法律难题,对电子商务法律新的进展、解决电子商务法律纠纷的实务给予特别重视。

本书根据教育部全国高校电子商务专业教学指导委员会的电子商务专业知识体系和核心课程教学大纲研讨会的精神,制定了“电子商务法”课程新的教材编写大纲。完成了《电子商务法与案例评析》的撰写工作。作者力图为电子商务专业学生提供一本课程体系合理、学科理论深入、教学内容充实、支撑材料新颖、涉及范围宽广、叙述简明扼要、条理渐进清晰,适合教学需要的电子商务法律方面的教材。本书不但适合电子商务、国际贸易、经济管理、信息技术、法学等专业本科生或研究生使用,也可供从事电子商务法律实务或科学研究的人员及一切对此有兴趣的人阅读。

本书封面贴有清华大学出版社防伪标签,无标签者不得销售。

版权所有,侵权必究。侵权举报电话:010-62782989 13501256678 13801310933

图书在版编目(CIP)数据

电子商务法与案例评析/秦成德主编. —北京:清华大学出版社;北京交通大学出版社, 2010.4

(21世纪经济学类管理学类专业主干课程系列教材)

ISBN 978-7-81123-718-4

I. ①电… II. ①秦… III. ①电子商务-法规-中国-高等学校-教材
IV. ①D922.294

中国版本图书馆CIP数据核字(2010)第059179号

责任编辑:郭东青

出版发行:清华大学出版社 邮编:100084 电话:010-62776969

北京交通大学出版社 邮编:100044 电话:010-51686414

印刷者:北京瑞达方舟印务有限公司

经 销:全国新华书店

开 本:185×230 印张:26.5 字数:594千字

版 次:2010年10月第1版 2010年10月第1次印刷

书 号:ISBN 978-7-81123-718-4/D·68

印 数:1~4000册 定价:39.00元

本书如有质量问题,请向北京交通大学出版社质监组反映。对您的意见和批评,我们表示欢迎和感谢。

投诉电话:010-51686043, 51686008; 传真:010-62225406; E-mail: press@bjtu.edu.cn。

前 言

当前国际金融危机对中国经济造成很大的冲击,中国经济社会发展面临着严峻的考验。电子商务已经成为我们知难而进、迎战危机的强大动力和坚定支撑。统计数据显示,1998年中国网民只有200万,而发展到现在已经达到2.53亿,十年间增长了125倍。网购发展迅速,全国电子商务交易总额达2.17万亿元。因此,电子商务将成为拉动内需的强大动力。

电子商务的广泛应用和迅猛发展急需法律的保护和规范。电子商务已渗透到社会及人们生活的各个方面,电子商务立法已受到越来越多的注意。电子商务市场法制环境虽有所改善,但现有的法律仍不能完全适应电子商务急剧发展的需要。新的电子商务法律问题层出不穷,而这些法律问题虽然与传统的法律有一定联系,但又都是些形式各异、不断翻新的法律难题,因此,急需加速电子商务立法,以解决这些因电子商务发展所带来的新问题。近几年来,随着《电子签名法》的实施,《刑法》、《合同法》、《公司法》、《证券法》的修改,以及我国电子商务业务的飞速发展,极大地促进了我国电子商务法律制度的构建和完善。

2006年至2009年,教育部全国高校电子商务专业教学指导委员会制定了电子商务专业知识体系及核心课程教学大纲,根据教指委的文件精神,我们确定了“电子商务法”课程新的教材编写大纲。在这种情况下,我们受北京交通大学出版社的委托,着手《电子商务法与案例评析》的撰写工作,力图为电子商务专业学生提供一本理论深入、内容充实、材料新颖、范围宽广、叙述简洁、条理清晰,适合教学的电子商务法律方面的教材。我们对电子商务法的体系进行了重新构筑,形成了符合电子商务教学要求的理论体系。本书是作者在教学层次上采纳了众多教学理论和实践的经验及总结。

本书将电子商务法分为16章,其中第1章属于电子商务法概述;第2章介绍了电子商务法律关系及其三要素;第3章至第6章构成电子商务法的主体部分,即整个电子商务交易过程所涉及的法律问题,包括电子合同、数字签名、电子认证、电子支付与结算及电子物流配送中的法律问题;第7章电子金融的法律制度;第8章网络游戏中的法律问题;第9章网络知识产权的法律制度;第10章网络人格权的法律制度;第11章至第13章为电子商务市场相关法律问题,包括电子商务市场秩序、电子商务税收法、电子商务安全法;第14章至第16章涉及了电子商务犯罪、电子商务纠纷解决、电子商务司法管辖、电子商务法律新问题。我们认为,上述内容足以涵盖电子商务法律的各个方面,形成了完整的体系。

本书的撰写工作由多所院校的电子商务法教师完成,本书写作的分工(按各章先后为序)是:第1、7、16章由秦成德编写;第2章由秦立崴编写;第3章由刘廷民编写;第4章由郭鹏编写;第5、9章由侯光文编写;第6章由刘晶芳编写;第8章由郭姗姗编写;第10、14章由王晶编写;第11、12章由王群编写;第13章由朱亚鹏编写;第15章由周黎编写;全书由秦成德统稿。

电子商务法学是一个日新月异的领域，许多问题尚在发展和探讨之中，观点的不同，体系的差异，在所难免，本书不当之处，恳请专家及读者批评指正。

在本书的撰写过程中，得到了教育部全国高校电子商务专业教学指导委员会的支持和指导，也得到中国电子商务协会领导、移动商务专家咨询委员会的大力支持，并受到中国信息经济学会电子商务专业委员会的热情关怀。本书写作过程中，不但依靠了全体撰稿人的共同努力，同时也参考了许多中外有关研究者的文献和著作，在此一并致谢。

西京学院特聘教授

西安邮电大学教授

中国电子商务协会移动商务专家委员会副主任

中国信息经济学会电子商务专业委员会副主任

中国法学会信息法学研究会理事

西安仲裁委员会仲裁员

陕西岚光律师事务所律师

中国电子金融产业联盟副秘书长

北京信息产业协会专家委员会专家

秦成德

2010年8月

目 录

第1章 电子商务法概论	1	分类	29
1.1 电子商务法的概念与调整对象	2	2.2 电子商务法律关系的主体	29
1.1.1 电子商务的内涵	2	2.2.1 电子商务交易者	29
1.1.2 电子商务法的含义	3	2.2.2 电子商务认证机构	29
1.1.3 电子商务法的调整对象	4	2.2.3 网络服务商	30
1.1.4 电子商务法的基本法律制度	5	2.2.4 网络交易中心	30
1.2 电子商务法的性质与地位	6	2.2.5 金融机构	31
1.2.1 电子商务法的性质	6	2.2.6 物流企业	31
1.2.2 电子商务法的作用	7	2.2.7 电子商务监管者	32
1.2.3 电子商务法的地位	7	2.2.8 电子商务企业的设立	33
1.3 电子商务法的特点与基本原则	8	2.3 电子商务法律关系的客体	35
1.3.1 电子商务法的特点	8	2.3.1 物	35
1.3.2 电子商务法的基本原则	10	2.3.2 行为	35
1.4 国内外电子商务立法实践	12	2.3.3 智力成果	35
1.4.1 国际组织电子商务立法	12	2.3.4 信息产品与信息权利	35
1.4.2 国外电子商务立法	15	2.4 电子商务法律关系的内容	36
1.4.3 我国的电子商务立法	18	2.4.1 电子商务交易法律关系的 内容	36
本章小结	22	2.4.2 电子商务认证法律关系的 内容	37
本章案例	23	2.4.3 网络服务提供商在电子商务 活动中的权利义务	38
练习题	26	2.4.4 电子支付法律关系的内容	42
第2章 电子商务法律关系	27	2.4.5 电子商务监管法律关系的 内容	42
2.1 电子商务法律关系概述	28	本章小结	43
2.1.1 电子商务法律关系的 概念	28	本章案例	44
2.1.2 电子商务法律关系的性质与 特点	28	练习题	47
2.1.3 电子商务法律关系的		第3章 电子合同	49
		3.1 电子合同的概述	50

3.1.1	电子合同的概念与特点	50	4.3.1	电子签名的基本要求	85
3.1.2	电子合同的性质和分类	51	4.3.2	电子签名的法律效力	86
3.1.3	电子合同法律关系	51	4.3.3	电子签名的适用范围	88
3.2	电子合同的订立	54	4.3.4	电子签名的各方当事人的基 本行为规范	89
3.2.1	电子合同的书面形式	54	4.4	认证机构与数字证书	90
3.2.2	电子合同的法律承认	55	4.4.1	认证机构的设立	90
3.2.3	电子合同的订立与成立	55	4.4.2	认证机构的管理模式	91
3.2.4	电子合同订立的程序	57	4.4.3	认证机构的证书业务 规范	92
3.2.5	电子合同成立的时间与 地点	62	4.5	电子认证活动中的法律 问题	93
3.3	电子合同的效力与履行	63	4.5.1	认证机构与证书持有人之间的 关系	93
3.3.1	电子合同的法律效力	63	4.5.2	认证机构与证书信赖人之间 的关系	94
3.3.2	电子错误和电子代理人与 合同效力	65	4.5.3	认证机构的法律责任	94
3.3.3	电子合同的履行	67	本章小结		95
3.3.4	电子合同的违约救济	69	本章案例		95
本章小结		71	练习题		98
本章案例		71	第4章	数字签名与电子认证	75
练习题		73	4.1	电子签名与电子认证概述	76
第4章	数字签名与电子认证	75	4.1.1	传统签名的法律内涵与 性质	76
4.1	电子签名与电子认证概述	76	4.1.2	电子签名与数字签名	76
4.1.1	传统签名的法律内涵与 性质	76	4.1.3	数字签名的技术环境	78
4.1.2	电子签名与数字签名	76	4.1.4	电子认证的概念及操作 程序	80
4.1.3	数字签名的技术环境	78	4.1.5	电子认证的分类与作用	81
4.1.4	电子认证的概念及操作 程序	80	4.2	数字签名过程与规则	83
4.1.5	电子认证的分类与作用	81	4.2.1	数字签名的特征	83
4.2	数字签名过程与规则	83	4.2.2	非对称密钥系统框架及 X.509 证书	83
4.2.1	数字签名的特征	83	4.2.3	数字签名的应用步骤	84
4.2.2	非对称密钥系统框架及 X.509 证书	83	4.3	电子签名的法律要求	85
4.2.3	数字签名的应用步骤	84	4.3.1	电子签名的基本要求	85
4.3	电子签名的法律要求	85	4.3.2	电子签名的法律效力	86
4.3.1	电子签名的基本要求	85	4.3.3	电子签名的适用范围	88
4.3.2	电子签名的法律效力	86	4.3.4	电子签名的各方当事人的基 本行为规范	89
4.3.3	电子签名的适用范围	88	4.4	认证机构与数字证书	90
4.3.4	电子签名的各方当事人的基 本行为规范	89	4.4.1	认证机构的设立	90
4.4	认证机构与数字证书	90	4.4.2	认证机构的管理模式	91
4.4.1	认证机构的设立	90	4.4.3	认证机构的证书业务 规范	92
4.4.2	认证机构的管理模式	91	4.5	电子认证活动中的法律 问题	93
4.4.3	认证机构的证书业务 规范	92	4.5.1	认证机构与证书持有人之间的 关系	93
4.5	电子认证活动中的法律 问题	93	4.5.2	认证机构与证书信赖人之间 的关系	94
4.5.1	认证机构与证书持有人之间的 关系	93	4.5.3	认证机构的法律责任	94
4.5.2	认证机构与证书信赖人之间 的关系	94	本章小结		95
4.5.3	认证机构的法律责任	94	本章案例		95
本章小结		95	练习题		98
本章案例		95	第5章	电子支付与结算	99
练习题		98	5.1	电子支付概述	100
第5章	电子支付与结算	99	5.1.1	电子支付的概念及 特征	100
5.1	电子支付概述	100	5.1.2	电子支付的形式及安全 标准	101
5.1.1	电子支付的概念及 特征	100	5.1.3	电子支付的流程及当事人 的法律关系	105
5.1.2	电子支付的形式及安全 标准	101	5.1.4	电子支付的安全交易标准和 认证	106
5.1.3	电子支付的流程及当事人 的法律关系	105	5.2	电子货币与网上银行的法律 规范问题	107
5.1.4	电子支付的安全交易标准和 认证	106	5.2.1	电子货币的法律问题	107
5.2	电子货币与网上银行的法律 规范问题	107	5.2.2	网上银行的法律问题	109
5.2.1	电子货币的法律问题	107	5.3	电子支付(电子资金划拨)	
5.2.2	网上银行的法律问题	109			

中的法律问题	114	6.2.7 多式联运合同	142
5.3.1 国内外关于电子支付的立法 问题	114	6.2.8 海上货物运输的概念	143
5.3.2 电子支付关系中有关当事人 的权利和义务	116	6.2.9 陆路运输的法律法规	143
5.3.3 电子支付执行过程中的法律 问题	118	6.2.10 航空货物运输法律 法规	143
5.4 电子支付中的法律责任	122	6.3 仓储法律制度	144
5.4.1 电子支付中的民事责任 问题	123	6.3.1 仓储与仓储合同	144
5.4.2 电子支付中的刑事责任 问题	126	6.3.2 仓储合同的内容	144
本章小结	128	6.3.3 仓储合同当事人的权利和 义务	145
本章案例	129	6.4 流通加工法律制度	146
练习题	131	6.4.1 流通加工概述	146
第6章 电子物流配送中的法律 问题	133	6.4.2 加工承揽合同的概念、特征 及种类	146
6.1 电子商务物流法律制度 概述	134	6.4.3 加工承揽合同的内容	146
6.1.1 构建电子商务物流法律体系 的必要性	134	6.4.4 加工承揽合同当事人的权利 和义务	147
6.1.2 加入 WTO 与我国物流法律 制度的构建	135	6.5 配送法律制度	148
6.1.3 我国物流法律制度的 现状	136	6.5.1 配送的概念	148
6.1.4 构建我国现代物流法律制度 体系	137	6.5.2 第三方物流	149
6.2 运输法律制度	138	6.5.3 物流配送代理	150
6.2.1 运输合同的概述	138	6.6 货物包装法律制度	151
6.2.2 运输合同的种类	138	6.6.1 货物包装的含义	151
6.2.3 货物运输合同	138	6.6.2 包装法规的特征	151
6.2.4 货运合同的内容	139	6.6.3 普通货物包装法律法规	151
6.2.5 货运合同当事人的权利和 义务	140	6.6.4 危险货物包装法律 法规	152
6.2.6 违反货运合同的责任	141	6.7 货物装卸搬运法律制度	152
		6.7.1 货物装卸搬运概述	152
		6.7.2 公路货物运输的搬运装卸 法律规定	153
		6.7.3 铁路货物运输的搬运装卸 法律规定	153
		6.7.4 水路货物运输中的搬运装卸 法律规定	154

6.7.5 航空货物运输的搬运装卸	
法律规定	154
6.8 国际物流法律制度	154
6.8.1 国际物流概述	154
6.8.2 国际物流法律制度	
概述	155
6.8.3 国际海运规则	155
本章小结	157
本章案例	157
练习题	159
第7章 电子金融法律制度	161
7.1 电子银行	162
7.1.1 电子银行概述	162
7.1.2 电子银行的监管	164
7.2 电子证券	169
7.2.1 电子证券概述	169
7.2.2 电子证券业务规范	171
7.2.3 电子证券法律关系	171
7.3 电子保险	173
7.3.1 电子保险概述	173
7.3.2 电子保险业务规范	175
7.3.3 电子保险法律关系	176
7.4 电子基金的法律制度	177
本章小结	177
本章案例	178
练习题	183
第8章 网络游戏中的法律问题	185
8.1 网络游戏中的虚拟财产权 ...	186
8.1.1 虚拟财产权的基本	
内容	186
8.1.2 虚拟财产权的侵权	
方式	188
8.1.3 虚拟财产权的保护范围和	
主体权利内容	189
8.2 网络游戏中的私服与外挂 ...	190
8.2.1 网络游戏中的私服	190
8.2.2 网络游戏中的外挂	192
8.2.3 网络游戏服务合同	196
8.3 网络游戏权利的法律保护	
制度	197
8.3.1 网络游戏保护模式和立法	
原则	197
8.3.2 我国网络游戏立法的	
状况	198
8.3.3 我国网络游戏的规制	200
本章小结	205
本章案例	205
练习题	209
第9章 网络知识产权法律制度	211
9.1 网络著作权的法律保护	212
9.1.1 作品数字化的著作权	213
9.1.2 网络作品的法律保护	213
9.1.3 网络著作权保护内容	217
9.1.4 网络著作权保护的技术措施	
和权利管理信息	221
9.2 网络工业产权的法律保护 ...	223
9.2.1 专利权的法律保护	223
9.2.2 网络商标权的法律	
保护	227
9.2.3 网络信息链接的法律	
保护	228
9.2.4 网络商业秘密的法律	
保护	230
9.3 域名的法律保护	232
9.3.1 域名的含义及其与知识产权	
的冲突	232
9.3.2 与域名有关的法律纠纷及	
法律保护规范	233
9.3.3 域名纠纷的立法保护	235

本章小结·····	236	练习题·····	263
本章案例·····	237	第 11 章 电子商务市场秩序 ·····	265
练习题·····	239	11.1 电子商务反不正当竞争的法律	
第 10 章 网络人格权的法律保护 ·····	241	规制·····	266
10.1 网络隐私权概述·····	242	11.1.1 电子商务不正当竞争行为	
10.1.1 隐私权的基本内容 ·····	242	的特点及其表现形式 ···	266
10.1.2 网络隐私权的基本		11.1.2 电子商务不正当竞争的法律	
内容 ·····	243	规制 ·····	268
10.1.3 网络隐私权的权利内容和		11.2 电子商务网络广告及其法律	
侵权表现形式 ·····	245	规制·····	269
10.2 网络个人数据用户义务		11.2.1 电子商务网络广告的概念	
规范·····	246	及特征·····	269
10.2.1 网络个人数据收集的		11.2.2 虚假网络广告及网络广告	
规范 ·····	246	的不正当竞争 ·····	271
10.2.2 网络个人信息资料的		11.2.3 电子商务网络广告法律规	
查阅 ·····	247	制及监管 ·····	273
10.2.3 网络个人数据的使用与		11.3 电子商务消费者权益的	
控制 ·····	248	保护·····	275
10.3 网络隐私权保护的法律		11.3.1 电子商务消费者权益的	
制度·····	250	特点 ·····	275
10.3.1 网络隐私权保护模式和		11.3.2 电子商务消费者权益的	
立法原则 ·····	250	法律保护 ·····	276
10.3.2 我国网络隐私权立法体系		11.4 电子商务的行业管理·····	279
的基本结构 ·····	252	11.4.1 电子商务主体及准入的	
10.3.3 垃圾邮件的法律规制 ···	252	特殊性·····	279
10.4 网络名誉权概述·····	256	11.4.2 电子商务主体及准入的	
10.4.1 名誉权的基本内容 ·····	256	监管 ·····	280
10.4.2 网络名誉权的侵权		本章小结·····	283
方式 ·····	257	本章案例·····	283
10.4.3 网络名誉权的保护范围和		练习题·····	285
主体权利内容 ·····	259	第 12 章 电子商务税收法 ·····	287
10.4.4 网络名誉权的法律		12.1 电子商务税收概述·····	288
规制 ·····	259	12.1.1 电子商务与税收 ·····	288
本章小结·····	260	12.1.2 电子商务税收制度的	
本章案例·····	261	特点 ·····	293
		12.1.3 电子商务税收的原则 ···	296

12.2 电子商务的税收征管	298	保护	325
12.2.1 电子商务税收管辖权		13.4 电子商务的交易安全	326
模式	298	13.4.1 电子商务交易安全	
12.2.2 电子商务的税收征管与		概述	326
税源监控	300	13.4.2 网络交易安全的制度	
12.2.3 电子商务的税务稽查 ...	302	安排	327
12.3 电子商务的国际税收		13.4.3 网络交易安全的法律	
政策	303	规制	327
12.3.1 电子商务税收政策实施的		13.4.4 电子商务交易安全的法律	
难点	303	保障	328
12.3.2 现行国际电子商务税		本章小结	329
收政策简介	304	本章案例	330
12.3.3 我国的电子商务税收		练习题	333
规则	305	第14章 电子商务犯罪	335
本章小结	307	14.1 电子商务犯罪概述	336
本章案例	307	14.1.1 电子商务犯罪概念与	
练习题	309	分类	336
第13章 电子商务安全法	311	14.1.2 电子商务犯罪现状与	
13.1 电子商务安全的概述	312	原因	337
13.1.1 电子商务安全存在的		14.1.3 电子商务犯罪构成	
问题	312	特点	339
13.1.2 电子商务安全的法律		14.2 电子商务犯罪的主要	
制度	313	类型	340
13.1.3 电子商务安全的法律		14.2.1 信用卡诈骗罪	340
保护	317	14.2.2 诈骗罪	342
13.2 电子商务的网络安全	318	14.2.3 侵犯知识产权犯罪	343
13.2.1 电子商务的网络安全性		14.2.4 电子商务领域的非法行	
原则	318	医罪	344
13.2.2 网络安全的管理制度 ...	319	14.3 电子商务关联犯罪	347
13.2.3 电子商务的网络安全法律		14.3.1 电子商务关联犯罪的	
规范	321	概念	347
13.3 电子商务的信息安全	323	14.3.2 盗窃犯罪	347
13.3.1 网络信息资源的管理		14.3.3 制作贩卖传播淫秽物品	
制度	323	犯罪	349
13.3.2 网络信息的安全问题 ...	324	本章小结	351
13.3.3 网络信息安全的法律		本章案例	351

练习题	354	16.1.2 人肉搜索的法律问题	378
第15章 电子商务纠纷解决与司法管辖	355	16.2 网络恶搞	380
15.1 电子商务纠纷的解决方式	356	16.3 恶意软件	381
15.1.1 协商与调解	356	16.3.1 网络恶意软件的特征	381
15.1.2 电子商务纠纷的仲裁解决	357	16.3.2 网络恶意软件的危害	381
15.1.3 司法	360	16.3.3 网络恶意软件的立法现状	382
15.2 在线纠纷解决机制	363	16.4 网络博客	382
15.2.1 在线纠纷解决机制的概念与特点	363	16.4.1 网络博客的潜在问题	383
15.2.2 在线纠纷解决机制的实施	365	16.4.2 网络博客的侵权行为	383
15.3 电子商务纠纷的司法管辖	367	16.4.3 网络博客的监管	383
15.3.1 电子商务纠纷司法管辖权的基础	367	16.4.4 网络博客的法律规范	384
15.3.2 电子商务纠纷司法管辖权的行使	369	16.5 P2P 与 BitTorrent 下载技术	385
15.3.3 美国电子商务纠纷新的司法管辖经验	370	16.5.1 P2P 与 BT 下载技术的内涵	385
15.4 电子商务纠纷的司法管辖的法律冲突	371	16.5.2 P2P 与 BT 下载技术的法律风险	386
15.4.1 电子商务纠纷与冲突规范	371	16.5.3 P2P 与 BT 下载技术的合法使用	386
15.4.2 电子商务纠纷的法律适用	372	16.6 数据挖掘	387
本章小结	373	16.6.1 数据挖掘涉及法律问题	387
本章案例	373	16.6.3 数据挖掘促进法律难题的解决	387
练习题	375	16.7 网络诽谤	388
第16章 电子商务法律新问题评析	377	16.7.1 网络诽谤的特点	388
16.1 人肉搜索	378	16.7.2 网络诽谤的法律实践	389
16.1.1 人肉搜索的含义	378	16.8 网络钓鱼	390
		16.8.1 网络钓鱼常见的欺骗方式	390
		16.8.2 网络钓鱼造成的社会后果	391
		16.8.3 对网络钓鱼的防范	392
		16.9 网络赌博	393

16.9.1 网络赌博的性质	393	前途	396
16.9.2 网络赌博的特点	394	16.10.4 移动商务面临的十大法律	
16.9.3 网络赌博的危害性	395	问题	397
16.9.5 网络赌博的依法规范 ...	395	本章小结	398
16.10 移动商务	395	本章案例	399
16.10.1 移动商务的优点	395	练习题	404
16.10.2 移动商务的法律环境 ...	396	参考文献	406
16.10.3 移动商务有着广泛的应用			

电子商务法

概论

第一章

“红月”网络游戏虚拟财产纠纷案

河北承德的一位网络游戏玩家李宏晨，在近两年的时间里，在“红月”游戏中练级练到了934级，离1000的顶级只差一步，成为一个拥有许多高级装备的知名玩家。但是，李宏晨没想到自己的快乐很快会被烦恼代替。2003年的2月17日，他上线到游戏里一看，所有东西全被劫空了。李宏晨丢失的是游戏中的虚拟装备，也就是游戏中人物的武器、服装和药品等道具。为了追讨自己游戏里丢失的虚拟装备，他在现实中把游戏运营商告上了法庭。

作为全国首例网络游戏虚拟财产纠纷案，引起了新闻媒体的广泛关注，在社会各界也是备受瞩目。2003年12月18日，经过三次开庭后，北京市朝阳区人民法院作出一审判决。

法院判令：1. 北极冰科技有限公司对李宏晨丢失的虚拟装备生化装备10件，毒药2个，生命水2个，战神甲一件进行恢复。2. 返还李宏晨购买爆吉卡的价款420元。3. 赔偿李宏晨交通费800元，证人出庭作证的交通住宿费340元。4. 驳回李宏晨的其他诉讼请求。

思考题：1. 北京市朝阳区人民法院对本案的判决有何法律依据？

2. 本案的判决对我国电子商务立法有何意义？

◎ 教学目标

了解电子商务法的概念与性质，电子商务法的调整对象和范围，电子商务法在法律体系中的地位和作用。

掌握电子商务法的特点与基本原则。

了解当前国际电子商务立法特点。

掌握《电子商务示范法》的宗旨与特色。

熟悉欧盟电子商务的立法特点。

掌握我国电子商务立法现状与发展趋势。

◎ 学习要点

了解电子商务法的概念与性质。

掌握电子商务法的调整对象和范围。

了解当前国际电子商务立法特点。

掌握我国电子商务立法现状与发展趋势。



1.1 电子商务法的概念与调整对象

1.1.1 电子商务的内涵

2007年6月1日国家发展和改革委员会、国务院信息化工作办公室联合发布了《电子商务发展“十一五”规划》。《规划》首次明确电子商务是网络化的新型经济活动,即基于互联网、广播电视网和电信网络等电子信息网络的生产、流通和消费活动,而不仅仅是基于互联网的新型交易或流通方式,应在引导各类企业积极开展服务外包的基础上,推进电信运营商、软件企业和系统集成商转型,发展新型服务,扩大服务领域,使其成为电子商务服务业的中坚力量。

电子商务就是通过电子信息网络进行的商务活动。世界贸易组织在《电子商务与世界贸易组织的作用》中认为:“电子商务可以简单地定义为,通过电子通信网络进行产品的生产、广告、销售和分配。”

电子商务是21世纪商事活动的主要表现形式,它包括了通过网络来实现从原材料的查询、采购,产品的展示、订购到发货、储运,以及电子支付等一系列的贸易活动。除了货物贸易的电子交易外,电子商务还将包括许多服务贸易活动,如数字化信息的联机传送、资金的电子转拨、股票的电子提单、网上商业拍卖、合作设计和施工、远程联机服务及文件共享等。

电子商务的发展将会渗透到十分广阔的业务领域、行业及其机构,如各种类型的设计、制造、生产企业及其销售网络,出版、医疗、旅游、运输、税收、法律、政府监管及检查机构、金融服务业等。同时,电子商务也将对社会经济活动的法规框架,如国际电子商务活动协调机构、电子商务法律法规制定与执行机构、电子商务市场监管、控制与服务机构等提出要求。可以说,电子商务涉及的范围极为广泛,它将影响信息时代的每一个人。

电子商务活动的产生和发展已有30多年的历史,可以认为EDI是电子商务的前身。30多年EDI的发展和企业的IT应用,国际贸易领域长期应用IT的巨大努力使电子商务呼之欲出。催化剂是互联网。1993年开始,互联网在全世界商业化,对电子商务的发展有两个特别重要的贡献。1995年,美国政府成立电子商务工作组,可以看做电子商务诞生之年,1996年美国提出了发展电子商务的战略框架,1997年又提出全球电子商务框架。于是,电子商务很快风靡全球,中国电子商务也在1998年下半年开始起步。电子商务的产生和发展,基于两个最基本的原因:经济全球化、全球信息化。电子商务法的调整对象是电子商务关系,电子商务是以不受国界限制的全球性网络Internet为运行平台的,要想让这一快捷的贸易方式更好地为全社会服务,需要为它制定必要的政策法规,使它更驯服、更安全。电子商务法,是随着计算机通信技术在商事领域的广泛而综合的应用而兴起的一个法律领域。

电子商务无论从体系、组织、模式、技术,还是从法律、管理、政策等方面都还未完全

成熟。从总体上来看,电子商务系统主要由三层基本框架和两个支撑点共同构成。基本框架的底层是网络平台;中间层是电子商务基础平台,包括CA认证、支付网关和客户服务中心三个部分;第三层则是各种各样的电子商务实际应用系统。两个支撑点分别是相关的政策法规和各种技术标准、网络协议。

Internet在使全球得以共享更多的自由信息的同时,也使传统的由买卖双方构成的经济模式,发生了深刻的变化。企业和消费者,在通过Internet进行商务活动,并获取收益的同时,也创造着一种新的商业交易形式——“全球电子商务”。Internet加快了跨国交易的速度,降低了交易的费用,产生了新的交易类型和方式,必将引发一场全球性商事交易的革命。

电子商务是在新的历史条件下进行商务活动的一种主要形式,它不是简单地采用一种新的技术,因此它的健康发展需要十分广泛的基础条件。

(1) 企业基础。企业开展电子商务需具备的必要条件是:技术基础、业务模式和职工培训,使之适应新的工作环境。

(2) 技术环境。主要包括两个方面,一是信息基础设施的性能、规模,网络运营商提供的服务质量和资费标准;二是企业IT应用的普及程度和深度。

(3) 商务环境。无论是B to C还是B to B电子商务,相应的支付、物流、安全、认证、出入境等各个方面均需作大幅度的调适。

(4) 法律环境。开展电子商务相关的法律环境涉及证据、合同、电子签名、密码、税收、隐私、知识产权等方面。

(5) 社会环境。主要包括两个方面,一是信用体系,二是经济和社会发展水平。

电子商务是互联网发展的直接后果,是网络技术应用新的发展方向。互联网自身所具有的开放性、全球性、低成本、高效率的特点,已成为电子商务的内在特征,并使得电子商务大大超越了作为一种新的贸易形式所具有的价值。

1.1.2 电子商务法的含义

电子商务法是指调整电子商务活动中所产生的社会关系的法律规范的总称,电子商务法是一个新兴的综合法律领域。虽然我国现在只有有关电子签名的专项立法,但是随着电子商务活动的广泛开展,我国的电子商务法律体系必将会随着电子商务的发展而不断充实和完善。

近十几年来世界上已有许多国家和国际组织,制定了为数不少的调整电子商务活动的法律规范,形成了许多电子商务法律文件。

联合国国际贸易法委员会主持制定了一系列调整国际电子商务活动的法律文件,它们主要包括:《计算机记录法律价值的报告》、《电子资金传输示范法》、《电子商务示范法》、《电子商务示范法实施指南》,以及贸法会正在起草制定的《统一电子签名规则》等。它们是世界各国电子商务立法经验的总结,同时又指导着各国的电子商务法律实践。



目前,美国已有44个州制定了与电子商务有关的法律。另外,美国的全国州法统一委员会也于1999年7月通过了《统一电子交易法》,供各州在立法时采纳,而美国的政府各部门颁布的应用电子商务手段进行公务活动的法规就更多了。

我国电子商务起步较晚,综合性的电子商务立法尚未全面展开,但是,相关的适应电子商务发展的法律措施,也已初见端倪。譬如新颁布的《中华人民共和国合同法》(以下简称《合同法》),在合同形式条款中加进了“数据电文”这一新的电子交易形式。又如我国《专利法实施条例》为了适应国际通行趋势,已规定可以电子通信方式提出专利申请。此外,我国中央银行也制定了《金融机构安全认证指南》。我国的《中华人民共和国电子签名法》(以下简称《电子签名法》)的颁布实施就是良好的开端。当然,我国的电子商务法的进展,还有待加速进行。

据不完全统计,目前世界上已有几十个国家与地区已经制定、颁布了实质意义上的电子商务法。而正在酝酿、起草、审议电子商务法的国家地区就更多了。自20世纪80年代以来,世界许多国家的法律学者就已经开始了对电子商务法的探讨,在电子商务法的司法实践中已经积累了一些案例。总之,电子商务法这一全球化的立法现象,充分反映了电子商务法在调整各国与国际之间的电子商务活动方面的重要作用。

电子商务在现代贸易中占有举足轻重的地位,并主导整个贸易形式的发展。然而,在电子商务活动过程中出现了很多法律问题,对于这些问题,有的已通过对原有法律进行修订加以解决,而有的至今还没有相关的法律规定。

随着社会的发展和人类的进步,新的社会现象和社会问题不断涌现,对于新生事物,是改变原有的法律观念去适应它,还是建立新的法律观念去规范它,电子商务活动的产生和广泛应用再次向人类提出这样的问题,在原有法律部门的有关规定和基本原则对它都不适用的情况下,制定专门的法律来规范电子商务活动实属必要,而且也是历史的必然。

1.1.3 电子商务法的调整对象

任何法律部门或法律领域,都以一定的社会关系为其调整对象。在以口头和传统书面为主要商事交易手段之时,交易形式问题并没有成为商法的独立的调整对象,而是由程序法中的证据制度来解决的,并且只是在当事人就该类问题发生纠纷,不能自行处理,提交法院或仲裁机构时,才适用这些规范。因为在口头和传统书面条件下,交易形式问题相对简单,当事人之间因交易形式的选用,所产生的权利义务关系一目了然,没有必要由专门的法律对之进行调整。

随着电子计算机与通信技术的发展及其广泛的商业化应用,商事交易形式问题变得越来越多样性、复杂化,已经到了必须由专门的法律规范对之调整的地步。无论是证券交易、票据流通、公司的运作,还是银行、保险、投资等行业的经营,都离不开数据电文手段,以产生实体交易法律关系。特别是随着互联网的广泛应用,甚至将会出现如果不以专门的电子商务法来对之进行调整,就可能严重阻碍商事关系发展的情况。也就是说,电子交易形式关系,已经成为必须由法律调整的重要的社会关系,这是电子商务法产生的重要原因之一。