

法学文丛
中南大学

刘益灯—著

国际消费者保护 法律制度研究

中国方正出版社

本书为湖南省社会科学基金项目成果之一

刘益灯 著

 中南大学法学文丛

国际消费者保护 法律制度研究

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

国际消费者保护法律制度研究/刘益灯著. —北京: 中国方正出版社, 2005. 1

(中南大学法学文丛)

ISBN 7-80107-765-2

I. 国… II. 刘… III. 消费者权益保护法—研究—世界 IV. D913

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 133775 号

(中南大学法学文丛)

国际消费者保护法律制度研究

刘益灯 著

责任编辑: 王相国 朱丽莉

责任校对: 张 蓉

出版发行: 中国方正出版社

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

发行部: (010) 66560933 门市部: (010) 63094573

编辑部: (010) 63099854 出版部: (010) 66510958

网址: www.fzpress.com

责编 E-mail: WXG@fzpress.com

经 销: 新华书店

印 刷: 航远印刷有限公司

开 本: 890 毫米×1240 毫米 1/32

印 张: 16.375

字 数: 412 千字

版 次: 2005 年 1 月第 1 版 2005 年 1 月北京第 1 次印刷

(版权所有 侵权必究)

ISBN 7-80107-765-2

定价: 32.00 元

(本书如有印装质量问题, 请与本社发行部联系退换)

中南大学法学文丛

编委会

主任

漆多俊

编委

漆多俊

韩龙

余卫明

张胜先

刘文明

许光耀

总 序

湘江水秀，岳麓山灵。三湘大地历来是滋养人才的沃土，孕育知识的摇篮。中南大学就座落于这三湘大地明山秀水之间。它以其工学、医学等领域位居世界前沿的学科优势享誉中外，并正在大力发展文科、理科，建设一流综合性研究型大学。

中南大学法学学科是正在茁壮成长的学科之一，年轻的法学院充满朝气和活力。这里既有年长的知名法学家导航引路，更吸纳和聚集了一群风华正茂的年轻学者。他们来自五湖四海，吮吸着湖湘文化厚重的知识沉淀。他们的起点是中国法学 20 余年探索所积聚的底蕴。他们以开放的视野、崭新的思维与研究方法，关注着法学前沿问题和法治社会的重大事件。他们扎根于本土，但心中的舞台却是中国与世界。他们发扬着前辈指点江山的激扬气概，以争鸣为学术的必由之路，又丝毫不缺乏严谨理性。他们秉承着“实事求是”的千年古训，营造着创新、争鸣、协作、奋进的学术氛围。他们在此沉思、默写、论争、切磋。他们将和中国法学一起成长，和中国一起融入世界。他们是 21 世纪法学的一股新生力量。

中国方正出版社以其独具的胆识与魄力，将目光投向这个新兴的学术群体，决定资助出版《中南

大学法学文丛》。为此，法学院成立了丛书编辑委员会。编辑委员会决定实行严格的匿名审稿制，以公正的学术规范、优良的学术传统和严谨的学术风格，保障丛书的质量，不负出版者、作者和读者的信任与厚望。

编辑委员会决定在本院教师已出版的著作中，挑选能成一家之言的代表作，展示我们对中国法学的微微贡献。希望这套丛书能持续下去并得到广泛的支持和关注，我们期待着来自各方的批评与指正。我们知道还有很长的路要走，我们现在就加快自己的脚步。

《中南大学法学文丛》编委会

2004 年 12 月

序

本书作者刘益灯博士要我为他的大作写序，我自然很高兴为之。其实，每每有人要我写序，我都高兴得很，因为这毕竟是作者对我的莫大信任，而我又非常珍惜这种信任。这是实话，信不信由你。

到目前为止，要我写序者，多为我过去的学生。实事求是地讲，过去我为有的学生写了，有的则没有。这倒不是我对谁有什么偏心，实则是我被我想坚持的两个写序原则所困。何为我坚持的写序两原则？简言之，一是坚持自己动笔写，二是写有感而发的东西。有了这两个原则，自己的写序行为便有了框框。当有人要我写序时，我总是先设定要坚持自己动笔写，但实际情况是，有时自己因工作忙而没有时间及时完成，交稿时间一拖再拖，有的甚至由于书稿付梓在即无法再拖而最终没能成就；其次是设定要写有感而发的东西，不能粗制滥造，但有时自己的确一时找不到写序的感觉，以致把事情耽误了。客观地讲，坚持这两个写序原则本身没有什么错。不过，有时因刻板地坚持这两个原则而未能履行自己的承诺，辜负了求序者的信任，自己也时时感到不安。益灯这次要我为他的大作写序，已讲了很长时间，也是一直拖到现在才动笔，到了不能再拖的地步。我想，索性借为益灯的大作写序之机，

先谈谈写序的心得, 尽管偏离了写序的主题, 但有一吐为快的感觉, 别有一番意义。

益灯的大作《国际消费者保护法律制度研究》是在其博士学位论文的基础上修订而成的。这部著作最值得肯定的是, 作者运用比较法的方法对国际消费者保护法律制度这一国际统一实体法分支进行了较为全面、系统和深入的研究。大家知道, 国际消费, 或者说跨国消费, 是现代国际社会日益普遍的一种社会现象。随着经济全球化趋势的不断增强, 高新科学技术的飞速发展, 以及交通和通讯越来越快捷和便利, 国际消费交往日益增多并纷繁复杂, 国际消费纠纷频频发生且成倍递增。与此同时, 在国际消费交往中, 消费者的合法权益经常遭受不法侵害, 其弱势地位凸显出来, 引起广泛的关注。今天, 保护国际消费者的合法权益已成为当今世界各国政府、有关国际组织以及经济界和法律界面临的一个崭新的课题。深入探讨和研究国际消费者保护法律制度, 对于涉外消费者保护事务日渐增多而相关立法尚付诸阙如的中国来说, 其理论价值和现实意义尤为重要。益灯的这部著作就是在这种背景下完成的, 它在我国第一次较为全面、系统和深入地探讨和研究了国际消费者保护法的历史发展、有机构成、统一化进程以及中国涉外消费者保护法律制度的创建等问题, 可以说是拓荒之作。它的出版填补了我国涉外消费者保护法律制度研究的一项空白。

在我国学界, 写序是为了向读者推荐相关的著作, 一般都会拣好话说, 不大会提批评的意见。我是凡人, 自不能免俗, 不想在这里点评益灯的大作的不足。但世界上难有十全十美的东西, 我想益灯的大作也不例外, 肯定有这样那样的不足或缺憾。我倒希望有极为认真的读者在研读益灯的大作时会发现一些, 能提出来商榷。这样, 学术会得到发展, 益灯会得到教益, 而他在再版其大作时也就会把更加完美的著作呈献给读者了。

黄 进

2004 年 12 月 20 日写于北京大有庄 100 号

论文摘要

国际消费是现代国际社会日益普及的一种社会现象。随着全球化趋势的不断增强,国际消费交往日益纷繁复杂,国际消费纠纷频频发生并成比例递增。加之高新科技的飞速发展和网络技术的最新挑战,消费者的经济弱势地位更加明显,其合法权益经常遭受不法商人的侵害。因此,保护国际消费者的合法权益是当今世界各国政府及法学界正面临的一个崭新的课题。深入探讨和研究国际消费者保护法律制度,对于涉外消费者保护实践日益丰富而相关立法却付诸阙如的中国来说,其理论价值和实践意义尤为深远。本文运用比较的方法对国际消费者保护法的历史发展、有机构成和统一化进程等问题作了比较全面、深入的研究。

本文共四编九章。第一编分两章,主要从考察世界各国消费者保护法律制度的演变历程入手,透视了国际消费者保护法的发生机制,探讨了国际消费者保护法的概念、性质、渊源、原则、特点、基本内容、调整对象和价值取向内容等,并分析了国际消费者的法律界定、权利及其争端解决机制。第二编分三章,该编主要通过对世界各国国内法关于消费者保护的具体规定进行系统的比较研究,分析了各国在消费者合同、产品责任、教育消费、旅游

消费、网络消费、消费诉讼以及广告、服务、价格、商标等领域的不同规定,并指出其差异中也存在着强劲的趋同化走势。重点在于揭示国际消费者保护存在法律冲突的具体表象的同时,从国际消费合同纠纷、国际消费侵权案件和网络消费案件这三个维度,阐释了国际消费者保护的管辖权、法律适用的理论和实践及其相关问题。第三编着重对国际消费者保护法的统一化进程作了理论的、实践的 and 历史的考证,阐述了联合国、欧盟、国际消费者组织联盟和海牙国际私法会议等全球性或区域性国际组织在统一国际消费者保护法中的突出贡献及取得的阶段性成果。特别是对海牙国际私法会议制定的《关于产品责任法律适用的公约》、联合国《消费者保护准则》以及联合国经社理事会和国际消费者组织联盟制定的《消费者保护和可持续消费准则》这三个国际消费者保护法统一化运动的阶段性成果进行了具体的实证分析,并展望了国际消费者保护法统一化运动的广阔前景。第四编主要在阐述我国消费者保护立法的历史渊源、法律现状、立法缺陷和欧美影响等的基础上,指出我国消费者权益的保护正处于内忧外患的紧急关头、创建和完善我国涉外消费者保护法律体系已成为当务之急。着重分析和探讨了建立有中国特色的涉外消费者保护法律制度必须明确的几个问题,并提出我国涉外消费者保护法律体系框架的初步设想,探究我国融入国际消费者保护法统一化进程的可能性和现实性。

关键词:国际消费者保护法 管辖权 法律适用 统一化进程

Abstract

International consume is a popular social phenomenon in modern international society day by day. With the continuous strengthen of globlization, international consume interchange becomes numerous and complicated, international consume disputes take place more continual day by day. Futhermore, advanced science and techniques develop in high speeds, it aggravates the weakness of international consumer whose legitimate rights are encroached on by illegal merchants. Therefore, the protection of international consumer is becoming a brand — new subject that confronts every country government and the law circles. As a result, it is of great significance, both theoretically and practically, to explore and research into the law system of international consumer protection, especially for China whose practices of international consumer protection are more plentiful but whose legislation of international consumer protection hands to lackness. Here in a comparative way, the author makes a comprehensive and detailed study of the historical development, the organic constitution and the uni-

fication process of the international consumer protection law.

The article is composed of nine chapters, four parts.

Part One is composed of two chapters. It emphasizes on probing into such issues as the occurring mechanism, the definition, the nature, the source, the character, the principle, the content, the adapted object and value selection of the international consumer protection law by surveying the evolution course of the adoption systems of different countries. Moreover, the author also analyses the demarcation line of law, the rights and the mechanism of its disputes' settlement.

Part Two is composed of three chapters. It emphasises on analysing the different stipulations of international consumer protection in the internal law of every country in the worldwide, for example, the product responsibility, the consumer contract, the education consume, the tour consume, the internet consume, the consume lawsuit and the advertisement, the service, the price, the trade mark, and so on. At the same time, the author points out that there is a strong tendency of convergence among these difference. Especially from the three standpoints that is the case of international consumer contract, international consume delict and internet consume, expounds the theory, practice and related questions of the jurisdiction and the application of law of international consumer protection.

Part Three is composed of two chapters. It is focused on a theoretic, practical and historic investigation into the unification process of international consumer law, expounds the prominent contributions and staged achievements of the globe or regional international organization such as: the United Nations, the Europe Union, the International Consumer Organization Union and the Hague Private International Law Conference, and so on. Especially on a positive analysis of the three staged achievements of the unification movement of internation-

al consumer protection, that is, the Hague Convention on the Law Applicable to Products Liability, the Guidelines for consumer protection (UN) and the Guidelines for consumer protection and Sustainable Consume. It also anticipates the bright future of the unification movement in this field.

Part Four is composed of two chapters. It emphasizes on expounding the historic resources, the present law and legislative drawbacks of Chinese consumer protection law. It also expounds the effections of consumer protection law of Europe and America countries. At the same time, it points out that the present protection of Chinese consumers' rights is in critical chase in many internal and international affairs, and it is necessary for China to establish and improve the international law system of consumer protection. It also emphasizes on analysising and studying several key questions on founding the International Law system of Consumer Protection with the Chinese character, and puts forward the preliminary plan of the international law system of Chinese consumer protection. In this part, the author also inquires into the possibility and practicability of China's participation the unification process of international consumer protection law.

Key Words: International Consumer Protection Law Jurisdiction Application of Law Process of Unification

目 录

第一编 导 论

第一章 国际消费者保护法律制度的历史沿革/(1)

第一节 国际消费者保护概述/(1)

一、国际消费者概念的法律界定/(1)

二、国际消费者的权利及其争议解决 机制的多元化/(8)

第二节 世界各国消费者保护立法制度 的演变/(26)

一、各国消费者保护立法制度的起源/(26)

二、各国消费者保护立法的产生和发展/(32)

第二章 国际消费者保护法律制度的 发生机制/(46)

第一节 国际消费者保护的动因与方式/(46)

一、国际消费者保护运动产生和 发展的基础/(46)

二、国际消费者保护的直接动因/(57)

三、国际消费者保护的方式/(66)

第二节 国际消费者保护法的理念/(70)

一、国际消费者保护法的概念和调整对象/(70)

二、国际消费者保护法的渊源/(73)

三、国际消费者保护法的基本原则、内容和特征/(77)

第四节 国际消费者保护法的性质与价值取向/(83)

一、国际消费者保护法的性质/(83)

二、国际消费者保护法的价值取向/(85)

第二编 国际消费者保护中的国际私法问题

第三章 各国法律关于消费者保护的不同规定/(91)

第一节 产品责任法/(91)

一、产品及其缺陷的定义与范围/(91)

二、产品责任的归责基础/(99)

三、产品责任的主体/(107)

四、损害赔偿及其限制/(110)

第二节 消费信用立法/(117)

一、信用卡消费/(117)

二、分期付款销售/(121)

三、消费者信贷/(124)

第三节 消费者合同立法/(129)

一、对消费者合同缔结过程的法律规制/(129)

二、消费者合同效力的限制/(131)

三、对标准合同的法律规制/(132)

第四节 其他相关立法/(136)

一、价格、服务、商标与广告/(136)

二、旅游消费/(140)

三、消费者教育/(142)

四、网络消费/(143)

第四章 国际消费者保护的管辖权/(147)

第一节 国际消费者保护管辖权的一般理论/(148)

一、国际消费者保护管辖权的含义/(148)	
二、国际消费者保护管辖权的依据及其限制/(150)	
三、国际消费者保护管辖权的冲突及其解决/(161)	
第二节 国际消费者合同的管辖权/(170)	
一、民法法系国家/(171)	
二、英美法系国家/(173)	
三、国际条约/(176)	
第三节 国际消费侵权案件的管辖权/(181)	
一、民法法系国家/(182)	
二、英美法系国家/(186)	
三、国际条约/(193)	
第四节 网络消费案件的管辖权/(196)	
一、网络消费案件的管辖权理论/(197)	
二、各国和国际条约关于网络消费案件管辖权的立法与实践/(202)	
 第五章 国际消费者保护的法律适用/(211)	
第一节 国际消费者保护的法律适用概述/(213)	
一、传统冲突法的准据法适用方式/(213)	
二、国际消费案件的法律适用应考虑的因素/(222)	
第二节 国际消费者合同的法律适用/(225)	
一、国际消费者合同实质问题的法律适用/(226)	
二、国际消费者合同形式问题的法律适用/(234)	
三、国际消费者合同当事人缔约能力的法律适用/(237)	
四、网络消费者合同的法律适用/(240)	
第三节 国际消费侵权案件的法律适用/(248)	
一、适用侵权行为地法/(248)	
二、重叠适用侵权行为地法和法院地法/(252)	
三、适用消费者惯常居所地法/(253)	

四、适用最有利于保护国际消费者利益的法律/(254)

五、适用侵权行为自体法/(255)

六、网络消费侵权案件的法律适用/(260)

第三编 国际消费者保护立法的统一化进程

第六章 国际社会统一消费者保护立法的演进历程/(267)

第一节 国际消费者保护统一化运动的发生和发展/(267)

一、现代国际社会各国消费者保护立法的趋同化走势/(268)

二、区域性国际消费者保护立法的统一化运动/(274)

三、全球性国际消费者保护立法的统一化运动/(290)

第二节 有关国际组织在国际消费者保护立法统一化运动中的贡献/(291)

一、概述/(291)

二、全球性国际组织统一国际消费者保护法的运动/(292)

三、区域性国际组织统一国际消费者保护法的运动/(301)

第七章 国际消费者保护统一化运动的里程碑/(312)

第一节 1973年海牙《关于产品责任法律适用的公约》/(313)

一、《公约》制定的背景和过程/(313)

二、《公约》的主要内容/(316)

三、简评/(323)

第二节 1985年联合国《消费者保护准则》/(326)

一、《准则》的制定背景/(326)

二、《准则》的主要内容/(329)

三、简评/(338)

第三节 1998年联合国《消费者保护和可持续消费准则》/(343)

一、《准则》的制定背景/(343)

二、《准则》的主要内容/(352)