

电子商务本科系列教材

●丛书总主编 汪晋宽

●丛书执行主编 才书训

电子商务的法律与规范

●主编 王金玲 才书训 ●主审 汪晋宽



The background of the cover is a vibrant blue. On the left, a computer monitor sits on a desk, its screen displaying a red and orange abstract graphic with the text 'E-Business' overlaid in large, bold, yellow letters. To the right of the monitor is a large, glowing CD-ROM. The background is filled with floating binary code (0s and 1s) and a stylized globe. A bright white arc curves across the bottom right, suggesting a digital path or connection.

E-Business



NEUPRESS
东北大学出版社

电子商务本科实训教材

主审 周志勇 王耀辉

主编 周志勇 王耀辉

电子商务的法律与规范

主审 周志勇 王耀辉 主编 周志勇 王耀辉



E-Business

南京审计学院
南京审计学院

电子商务的法律与规范

主 编 王金玲 才书训

副主编 付海燕

主 审 汪晋宽

东北大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

电子商务的法律与规范/王金玲,才书训主编. —沈阳:东北大学出版社,
2003.9

ISBN 7-81054-962-6

I. 电… II. ①王… ②才… III. 电子商务-法规-中国 IV. D 922.294.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 077988 号

内 容 提 要

本书结合国内外电子商务最新的立法案例分析立法现状,在解决现行法律法规存在的问题、完善与建立我国电子商务领域法律规范方面进行了深入的探讨和系统的论述。在注重创新性与实用性的同时,系统地阐述了在电子商务环境下有关法律与规范所涉及的基本概念、特点、作用及建立健全法律规范的思想。内容包括电子证据、电子商务合同、反不正当竞争及消费者权益保护、电子商务税收、知识产权、金融业务、电子商务领域的刑法、电子商务信息的安全法律制度与法律责任,电子商务的管辖权等。本书可作为高等学校电子商务专业本科教材,也可作为其他经济类、管理类相关专业本科教材使用。

©东北大学出版社出版

(沈阳市和平区文化路 3 号巷 11 号 邮政编码 110004)

电话:(024)83680267(社务室) (024)83680265(传 真)

83687331(市场部) 83687332(出版部)

网址:<http://www.neupress.com> E-mail:neuph@neupress.com

沈阳市第六印刷厂印刷 新华书店总店北京发行所发行

幅面尺寸:140mm×203mm 字数:296 千字 印张:11.375

2003 年 9 月第 1 版 2003 年 9 月第 1 次印刷

责任编辑:任彦斌 责任校对:孙 平

封面设计:任彦斌 唐敏智 责任出版:杨华宁

定价:17.00 元

总 序

电子商务是网络经济时代兴起的一种新的商务活动形式，代表了商务运作发展的主流方向。电子商务的基础与本质是社会信息化，因此它的出现代表了信息时代社会发展的必然趋势，带来了社会各方面的巨大变革，对社会与经济发展产生了巨大的推动力。它改变了人们的生活、学习与工作方式；促进了企业管理思想及管理模式的创新；给政府提供了全新的服务、管理、监督途径；对经济学理论研究提出了新的挑战。因此，电子商务受到全球各个国家、地区越来越多的关注。

随着人们对电子商务本质的认识逐渐深刻，电子商务呈现出越来越广泛、深入的发展趋势。社会急需培养大量的电子商务人才。同时，各行业的工作人员也急需紧跟电子商务的发展趋势，不断地接受后续教育充实更新知识体系。

经教育部批准，东北大学成为国内首批试办电子商务专业的几所高校之一。电子商务专业是新设立的大学本科专业，与其他专业相比，无论是学科发展历史和基础、课程体系和专业教材建设都有着明显的差距，亟待建设与完善。为了满足专业核心课程的教材建设需要，同时也为满足社会各专业人员系统深入地了解电子商务的需要，我们组织编写了《电子商务本科系列教材》。这套教材包括：《电子商务概论》、《网络商务信息管理》、《网络营销》、《电子支付与网上金融学》、《电子商务与供应链管理》、《电子商务安全风险管理与控制》、《电子商务法律和规范》、《电子商务实用技术》、《网站设计与开发》、《电子商务案例分析》10门课程的教材。可作为四

年制大学电子商务专业教材及从事电子商务方面研究人员的技术参考书。

在这套教材的筹划过程中,我们进行了认真的策划与准备,广泛收集并精心选择了大量相关资料,开展了多方面深入广泛的讨论,力求使教材在理论上具有先进性,在技术方法上具有实用性,在结构体系上具有合理性,希望本系列教材能引发读者的思考,激发读者的想像与创造能力。

在教材编写过程中,得到德国米特韦达大学、东北大学工商管理学院、东北大学信息科学与工程学院、沈阳东软股份有限公司(东大阿尔派)及东北大学出版社的大力支持,在此表示衷心地感谢。

由于电子商务的发展速度很快,编者对电子商务的了解可能难以做到全面、深入,同时由于时间仓促,错误或不足之处恐在所难免。衷心期待专家学者及读者对这套教材的任何方面提出宝贵的意见和建议。

《电子商务本科系列教材》编委会

2001年9月于秦皇岛

前 言

随着 Internet 的迅速发展, 电子商务已经成为一种新型的商务模式开始应用到各个方面, 电子商务带来的诸多法律问题也因此越来越突出。现有的法律规则已不能完全适应网络经济时代的新情况, 电子商务的发展亟需新的法律规范, 因此, 就电子商务中涉及的主要法律问题我们尝试编写了本书。

本书共计 10 章, 第 1 章介绍电子商务的概念、特性、地位和作用, 以及目前国内外电子商务立法的现状。分析了我国电子商务活动中存在的主要法律问题, 并对构建我国电子商务法律体系的框架提出了设想。

第 2 章分析在电子商务诉讼中有关电子证据的取证、举证、质证、认证等问题, 并提出了完善我国电子商务中电子证据法律规范的具体设想, 其中主要构建了有关电子证据的取证规则以及审查判断电子证据的规则, 尤其是对电子证据真实性的判断内容、方法、标准等进行了重点的说明与论证。

第 3 章介绍电子商务合同的概念及有关电子商务合同的立法情况, 分析与电子商务合同相关的一系列法律问题, 提出完善我国电子商务合同法律规范的设想。

第 4 章列举了电子商务环境下的不正当竞争行为的具体表现和消费者权益保护问题, 提出完善我国反不正当竞争行为及消费者权益保护法律规范的设想。

第 5 章从建立电子商务税收法律规范的特点出发, 分析电子商务给税收制度带来的影响和对税收理论、税收政策、税收原则的冲

击,介绍国外相关电子商务税收政策,进而提出完善我国电子商务税收政策及立法的建议。

第6章分析由于电子商务环境中出现了新的法律问题,使传统知识产权法律制度受到冲击,提出建立新的法律规范的设想,以求更有效地保护知识产权。

第7章分析了在金融电子化过程中电子货币的发行及流通、电子支付与结算、电子银行发展中存在的法律问题,介绍了有关电子货币发行与流通、电子支付和电子银行方面的立法现状,在此基础上,提出了完善我国金融领域电子商务法律规范的设想。

第8章分析了目前电子商务领域犯罪的发案特征,指出了国内外电子商务领域犯罪问题的严峻性,结合国内外电子商务法律的立法状况,以大量篇幅剖析了电子商务领域的犯罪形式。

第9章从网络应用的法律环境入手,指出了电子商务的安全问题及存在的隐患,主要对电子商务安全法律制度的相关方面、电子商务的管辖和电子商务的法律责任几方面予以阐述和说明,指出电子商务的健康发展需要一个良好的电子商务安全法律环境来保驾护航。

第10章分别从民事、行政及刑事法律的角度出发,就电子商务诉讼的管辖,电子商务纠纷的法律适用和电子商务争议的解决方法分别展开叙述,指出电子商务环境下的法律适用仍不能脱离现实社会现有的法律体系的约束,结合互联网络的特点,就一些具体问题进行了说明。

本书可作为电子商务专业的本科教材,也可用于高等院校经济类、管理类、信息类相关专业本科生教学。

全书由才书训完成总体框架结构设计。其中第1,4,6,8章由王金玲编写,第2章由刘立霞编写,第3章由付海燕编写,第5章由刘晓红编写,第7章由樊玉红编写,第9,10章由李志坚、付志凌编写,最后全书由王金玲总纂定稿。在本书编写过程中李江

霞、邹振栋做了大量资料搜集、分析、整理与录入工作，秦皇岛市金恒法律事务所在资料和素材等方面提供了大量帮助，在此一并表示感谢。

本书在编写过程中，参阅和引用了大量国内外文献资料的有关内容，在此向这些作者表示衷心地感谢。

由于电子商务法律规范是规范电子商务活动的一个新的商事法律领域，大量的新问题尚待进一步研究，加之编者水平有限，书中错误及不足之处在所难免，恳请有关专家、广大读者不吝指正，以便我们进一步修改、充实与完善。

编 者

2003 年 4 月

目 录

第1章 绪 论	1
1.1 电子商务概述	1
1.1.1 电子商务的概念	1
1.1.2 电子商务的特性	3
1.2 电子商务法概述	7
1.2.1 电子商务法的概念和特征	7
1.2.2 电子商务法的地位和作用	9
1.2.3 电子商务法律主体	11
1.2.4 电子商务法与相邻法律部门的关系	13
1.3 目前国内外电子商务立法现状	17
1.3.1 国际组织电子商务立法概况	17
1.3.2 世界主要国家的电子商务立法概况	23
1.4 目前我国电子商务活动中存在的主要法律问题	29
1.5 我国电子商务法体系的建设	34
1.5.1 电子商务立法的指导思想与基本原则	34
1.5.2 构建我国的电子商务法律体系框架的设想	40
第2章 电子商务中电子证据的法律规范	45
2.1 电子证据的法律规范概述	45
2.1.1 电子证据的内涵	45
2.1.2 电子证据的特征	47
2.1.3 电子证据法律规范的作用	48
2.2 电子商务诉讼中的电子证据问题	49

2.2.1	电子技术知识问题·····	49
2.2.2	电子证据的鉴定标准问题·····	50
2.2.3	电子证据保管中存在的问题·····	51
2.2.4	电子证据举证中存在的问题·····	51
2.2.5	电子证据质证中存在的问题·····	52
2.2.6	电子证据认证中存在的问题·····	52
2.2.7	电子证据法律规范的匮乏·····	54
2.3	国内外电子商务中电子证据的立法现状·····	55
2.3.1	确立了电子商务中电子证据的合法地位·····	55
2.3.2	收集电子证据的规定·····	57
2.3.3	提举、质疑电子证据的规定·····	59
2.3.4	电子证据原件的规定·····	61
2.3.5	有关电子证据真实性的规定·····	63
2.3.6	国外证明电子证据真实性的方法·····	66
2.4	完善我国电子商务中电子证据法律规范的设想·····	68
2.4.1	完善收集电子证据的法律规范·····	68
2.4.2	完善电子证据技术鉴定的法律规范·····	70
2.4.3	完善审查判断电子证据内容的法律规范·····	71
2.4.4	完善电子证据合法性的法律规范·····	72
2.4.5	完善电子证据关联性的法律规范·····	73
2.4.6	完善电子证据客观真实性的法律规范·····	74
2.4.7	完善电子证据证明力的法律规范·····	82
2.4.8	电子证据立法的建议·····	83
第3章	电子商务合同的法律规范·····	89
3.1	电子商务合同概述·····	89
3.1.1	电子商务合同的概念·····	89
3.1.2	电子商务合同与传统合同的区别·····	91

3.2	国内外关于电子商务合同问题的立法现状·····	93
3.3	电子商务合同订立的法律问题·····	95
3.3.1	电子商务合同当事人·····	95
3.3.2	电子商务合同订立的程序·····	97
3.4	电子商务合同效力的法律问题·····	104
3.4.1	电子商务合同的书面形式·····	104
3.4.2	电子签名的法律效力·····	105
3.4.3	电子商务合同中格式条款合同的效力·····	109
3.4.4	电子错误对合同效力的影响·····	113
3.5	电子商务合同的履行及违约救济问题·····	115
3.5.1	电子商务合同的履行·····	115
3.5.2	电子商务合同的违约救济·····	116
3.6	完善我国电子商务合同法律规范的设想·····	120
第4章	反不正当竞争及消费者权益保护的法律规范·····	123
4.1	电子商务环境下的反不正当竞争法律规范·····	123
4.1.1	不正当竞争行为概述·····	123
4.1.2	电子商务环境下的不正当竞争行为的具体表现·····	124
4.1.3	电子商务活动中反不正当竞争行为的立法现状·····	132
4.1.4	完善我国反不正当竞争行为法律规范的设想·····	138
4.2	电子商务环境下消费者权益保护法律规范·····	140
4.2.1	消费者权益保护概述·····	140
4.2.2	电子商务环境下的隐私权保护·····	147
第5章	电子商务税收的法律规范·····	161
5.1	电子商务对税收制度的影响·····	161
5.1.1	从税收角度看电子商务的特点·····	161
5.1.2	电子商务对现行税收体制要素带来的影响·····	163

5.1.3	电子商务对具体税种的影响	168
5.1.4	电子商务对税收征管的影响	170
5.1.5	电子商务对相关税收方面的影响	172
5.2	建立电子商务税收法律规范的意义	176
5.3	国外电子商务的税收政策及动态	177
5.3.1	美国	177
5.3.2	澳大利亚	180
5.3.3	经济合作与发展组织(OECD)	180
5.3.4	联合国	181
5.3.5	欧盟	182
5.3.6	电子商务税收研究委员会(ECTSG)	182
5.3.7	加拿大	183
5.3.8	发展中国家	184
5.4	完善我国电子商务税收政策的设想	184
5.4.1	确定电子商务税收法规的基本原则	184
5.4.2	我国税收系统电子商务应用现状	188
5.4.3	完善我国电子商务税收政策的设想	190
5.4.4	电子商务税收的立法建议	194
第6章	电子商务中知识产权的法律规范	199
6.1	电子商务中知识产权的概述	199
6.1.1	知识产权的概念	199
6.1.2	网络知识产权的特点	199
6.1.3	电子商务中保护知识产权立法的必要性	200
6.2	著作权的保护	201
6.2.1	著作权的定义	201
6.2.2	著作权的新客体	201
6.2.3	网络著作权纠纷的法律适用	204

6.2.4 我国的立法内容及现状	207
6.2.5 国际网络著作权的保护	208
6.3 专利权的保护	211
6.3.1 计算机软件专利权的保护	211
6.3.2 Internet 对专利法的影响	215
6.4 商标权的保护	217
6.4.1 网络连接上的商标侵权	217
6.4.2 网上搜索引擎上的隐形商标侵权	218
6.4.3 电子形式的商标侵权	219
6.5 域名的保护	220
6.5.1 域名的概念	220
6.5.2 域名的法律特征	221
6.5.3 域名的法律性质及其与商标、商号的区别	221
6.5.4 域名的作用和商业价值	223
6.5.5 域名的命名规则以及我国的相关规定	225
6.5.6 域名的法律保护	227
6.5.7 域名纠纷的解决	231
第7章 电子商务金融业务的法律规范	236
7.1 金融领域电子商务中存在的法律问题	236
7.1.1 电子货币发行及流通中存在的法律问题	236
7.1.2 电子支付与结算中存在的法律问题	241
7.1.3 电子银行发展中存在的主要法律问题	245
7.2 目前国内外解决金融领域电子商务法律问题的 立法现状	247
7.2.1 有关电子货币发行与流通的法律规定	247
7.2.2 有关电子支付的法律规定	249
7.2.3 有关电子银行方面的法律规定	255

7.3 完善我国金融领域电子商务法律规范的设计	256
7.3.1 面对金融电子化的法律对策	257
7.3.2 电子货币法律体系的完善	259
7.3.3 电子支付法律体系的完善	260
7.3.4 电子银行法律体系的完善	262
第8章 电子商务的刑事法律规范	266
8.1 概 述	266
8.1.1 电子商务领域犯罪的含义	266
8.1.2 电子商务领域犯罪的特征	266
8.1.3 电子商务领域犯罪的现状和发展趋势	270
8.2 国外电子商务领域刑事立法状况	271
8.2.1 概 述	271
8.2.2 美国电子商务领域刑事立法状况	273
8.2.3 德国电子商务领域刑事立法状况	275
8.3 我国电子商务领域刑事立法状况	276
8.4 电子商务领域犯罪	278
第9章 电子商务信息的安全法律制度与法律责任	296
9.1 对网上信息资源的安全管理	296
9.1.1 网络信息资源环境的现实问题	296
9.1.2 网络时代信息安全的法律调控	297
9.1.3 网络时代信息安全的政策调控	299
9.2 电子商务安全法律制度	301
9.2.1 电子商务的安全问题及安全隐患	301
9.2.2 电子商务的安全要素	303
9.2.3 目前电子商务采用的主要安全技术及其标准规范	305

9.2.4 国外电子商务安全立法状况	311
9.2.5 国内电子商务安全立法状况	313
9.2.6 违反电子商务安全法的法律责任	314
第 10 章 电子商务的管辖权	320
10.1 电子商务诉讼的管辖权	320
10.1.1 我国诉讼管辖的含义和范围	320
10.1.2 网络对诉讼法管辖规定的冲击与挑战	325
10.1.3 网络纠纷案件管辖	326
10.2 电子商务纠纷的法律适用	331
10.2.1 涉外电子商务物权纠纷的法律适用	331
10.2.2 涉外电子商务债权纠纷的法律适用	332
10.3 电子商务争议解决方式	334
10.3.1 电子商务争议解决的概念及特征	334
10.3.2 电子商务争议的解决方式	335
参考文献	343
附 录	345

第1章 绪论

1.1 电子商务概述

1.1.1 电子商务的概念

20 世纪 90 年代以来, 不断深入的信息技术革命推动了以互联网为基础而蓬勃发展起来的网络经济。网络经济以无比强大的震撼力改变着人们的思维、行为和生活方式, 影响着个人、企业、政府的行为准则和相互联系的方式, 推动了电子商务的产生和发展。电子商务作为商业贸易领域中一种先进的交易方式, 已经普及到全球, 并对商业贸易领域中传统的观念和行为方式产生巨大的冲击和影响。电子商务已经成为网络经济中最活跃、最重要的组成部分。

那么, 究竟什么是电子商务呢?

世界各国政府、学者、企业界人士都根据自己所处的地位和对电子商务的参与程度给出了不同的表述, 但至今还没有一个较为全面、系统、能深刻反映电子商务本质并为大多数人所接受的电子商务定义, 这也正是体现了电子商务本身的复杂性。由于电子商务的范围广泛, 并且至今仍在扩展, 因而要对电子商务给出一个封闭性的概念是比较困难的。

但是, 就目前已经出现的对电子商务的理解来说, 基本上可以分为狭义和广义两类。

狭义的电子商务即 EC (Electronic Commerce), 也称作电子交易, 是指个人和企业之间、企业和企业之间、政府和企业之间以及企业与金融业之间, 利用网络和计算机提供的通讯手段所进行的商