

新编合同案例评析丛书

北京市众天中瑞律师事务所组织编写

电子商务合同案例评析

DIANZI SHANGWU HETONG ANLI PINGXI

印辉 编著

WTO

 知识产权出版社

新编合同案例评析丛书

电子商务合同案例评析

印 辉 编著

知识产权出版社

图书在版编目(CIP)数据

电子商务合同案例评析 / 印辉编著. — 北京: 知识产权出版社, 2002. 9

(新编合同案例评析丛书)

ISBN 7-80011-684-0

I. 电… II. 印… III. 电子商务—合同法—案例
—中国 IV. D923.65

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 069786 号

本书的所有版权受到保护, 未经出版者书面许可, 任何人不得以任何方式和方法复制抄袭本书的任何部分, 违者皆须承担全部民事责任及刑事责任。

新编合同案例评析丛书

电子商务合同案例评析

印辉 编著

责任编辑: 王润贵 黄清明

责任校对: 韩秀天

文字编辑: 文卫华

责任出版: 杨宝林

装帧设计: 段维东

知识产权出版社出版、发行

(北京海淀区蓟门桥西土城路 6 号 邮编: 100088)

<http://www.cnipr.com>

(010)62026893 (010)82086765 转 8252

保定市印刷厂印刷

新华书店经销

2002 年 9 月第一版 2002 年 9 月第一次印刷

850mm×1168mm 1/32 印张: 8.375 字数: 231 千字

印 数: 1~4 000 册

ISBN 7-80011-684-0 / D·073

定价: 13.50 元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

内 容 提 要

本书收录了电子商务合同的主要类型,即:电子商务实物合同、电子商务信息合同、信息技术合同、网站合作协议与商务开发合同。每一类合同中又选择典型案例,进行详细深入地分析阐释。通过案例的形式来解说电子商务合同的主要条款、订立、履行、违约责任与争议的解决等基本知识。

本书适合电子商务合同当事人、律师、审判人员、仲裁人员、公证人员等法律工作者,合同管理人员以及民商法专业师生和有关科研人员阅读。

出版说明

《中华人民共和国合同法》(以下简称合同法)于1999年3月15日通过、并于同年10月1日起实施以来,至今已近3年。在新合同法的实施过程中,一方面,我国的合同法律关系在实践中得到了极大的丰富,另一方面,也产生了形形色色的合同纠纷。为指导各类合同当事人建立规范的关系,避免和减少合同纠纷,便于律师、审判人员、仲裁人员、公证人员等法律工作者和各类合同管理工作正确适用合同法,帮助法律院校民商法专业的师生和有关科研人员及时了解我国合同法律实践的现状,我们决定编写出版一套《新编合同案例评析丛书》(以下简称《丛书》)。

《丛书》暂包括以下17分册:

1.《买卖合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于买卖合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释买卖合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种买卖合同应注意的问题;买卖合同的担保;买卖合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

2.《供用电合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于供用电合同的一般规定及电力法、有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释供用电合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种供用电合同应注意的问题;供用电合同的担保;供用电合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

3.《借款合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于借款合同的一般规定及商业银行法、有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释借款合同各阶段操作程序(方法);签订和履

行各种借款合同应注意的问题;借款合同的担保;借款合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

4.《租赁合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于租赁合同、融资租赁合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释租赁合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种租赁合同应注意的问题;租赁合同的担保;租赁合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

5.《承揽合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于承揽合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释承揽合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种承揽合同应注意的问题;承揽合同的担保;承揽合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

6.《建设工程合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于建设工程合同的一般规定及建筑法和有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释建设工程合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种建设工程合同应注意的问题;建设工程合同的担保;建设工程合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

7.《房地产合同案例评析》。主要内容:根据合同法、房地产法关于房地产合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐述房地产合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种房地产合同应注意的问题;房地产合同的担保;房地产合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

8.《运输合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于运输合同的一般规定及铁路法、公路法、航空法和有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释运输合同各阶段操作程序(方

法);签订和履行各种运输合同应注意的问题;运输合同的担保;运输合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

9.《技术合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于技术合同的一般规定及科技法和有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释技术合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种技术合同应注意的问题;技术合同的担保;技术合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

10.《仓储保管合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于仓储、保管合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释仓储保管合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种仓储保管合同应注意的问题;仓储保管合同的担保;仓储保管合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

11.《委托、赠与、行纪、居间合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于赠与、委托、行纪、居间合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释赠与、委托、行纪、居间合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种赠与、委托、行纪、居间合同应注意的问题;赠与、委托、行纪、居间合同的担保;赠与、委托、行纪、居间合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

12.《涉外合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于涉外合同的一般规定及对外贸易法、有关行政法规、规章和司法解释及国际公约的规定,以案例评析的形式阐释涉外合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种涉外合同应注意的问题;涉外合同的担保;涉外合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

13.《保险合同案例评析》。主要内容:根据保险法关于保险合同

的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释保险合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种保险合同应注意的问题;保险合同的担保;保险合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

14.《劳动合同案例评析》。主要内容:根据劳动法关于劳动合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释劳动合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种劳动合同应注意的问题;劳动合同的担保;劳动合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

15.《土地承包合同案例评析》。主要内容:根据农业法及中央有关政策关于土地承包合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释土地承包合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种土地承包合同应注意的问题;土地承包合同的担保;土地承包合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

16.《担保合同案例评析》。主要内容:根据担保法关于担保合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释担保合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种担保合同应注意的问题;担保合同的担保;担保合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

17.《电子商务合同案例评析》。主要内容:根据合同法关于电子商务合同的一般规定及有关行政法规、规章和司法解释的规定,以案例评析的形式阐释电子商务合同各阶段操作程序(方法);签订和履行各种电子商务合同应注意的问题;电子商务合同的担保;电子商务合同纠纷及其处理。每一个案例均包括【案情摘要】、【处理结果】、【法理、法律评析】等三部分。

《丛书》在内容的取舍、结构与体例形式、主编和作者的选定等各个方面,力求体现以下特点:

1. 权威性:尽可能聘请相关领域的从业人员和专家组织编写或

写作;

2. 实务性:尽可能吸纳现行有效的法律、法规、规章、司法解释、国际公约及合同样本作为编写内容,略去有关××合同性质、特征、目的、意义等一般性学理知识的繁琐阐释;

3. 新颖性:对于法律、法规、规章、司法解释、国际公约的选择上,突出六个字:现行、有效、最新;

4. 全面性:力求向读者全面系统地介绍各类合同所涉及的法律、法规、规章、司法解释、国际公约及其他相关知识。

《电子商务合同案例评析》由西南政法大学印辉副教授编著。

国家知识产权局知识产权出版社
北京市众天中瑞律师事务所

2002 年 8 月



作者简介

印辉, 1989年毕业于四川大学, 理学硕士。现任西南政法大学信息网络中心副主任, 经济学副教授, 中国国际商会调解中心调解员, 国际贸易学会会员, 中国世界经济学会中青年委员会委员, 中国计算机学会会员, 主要从事国际贸易规则、电子商务及信息技术法律、知识产权法律等方面的研究和教学。曾赴泰国宋卡国王大学讲学, 并获“中加政府交流学者奖学金”, 赴加拿大约克大学Osgoode法学院访问研究一年。主要成果有《论北美数据库法律保护制度》、《WTO贸易纠纷解决机制分析》、《国际贸易实务》(司法部规划教材)、《现代信息网络的发展对世界经济的影响与对策研究》(司法部重点社科项目)、《国际贸易教学与实践ITCAI系统》(四川省政府优秀教学成果二等奖)、《法律与经贸信息系统基础》(司法部规划教材)、《二十一世纪的世界经济与中国》、《走向二十一世纪的中国经济战略》等。

北京市众天中瑞律师事务所

地址: 北京市朝阳区东三环北路8号

亮马河大厦一座五层

邮编: 100004

电话: (86-10) 65900088

传真: (86-10) 65906089; 65900644

目 录

第一章 电子商务合同纠纷类型及其处理	(1)
第一节 电子合同纠纷类型及其产生原因	(1)
第二节 电子合同纠纷的解决方式	(11)
第二章 电子商务实物合同	(16)
第一节 网上拍卖纠纷案	(16)
第二节 Produce 国际公司 诉 TEC 公司电子合同案	(19)
第三节 Rich Hill 诉 Gateway 2000 电话合同案	(24)
第四节 电子商务合同欺诈及网上非法交易案例	(28)
第三章 电子商务信息合同	(38)
第一节 赛诺爱诉雅宝网址拍卖案	(38)
第二节 Willam Thomas 诉 Network Solutions 域名代理案	(40)
第三节 王一楠诉电信局电子邮件服务合同案	(48)
第四节 Napster 网络信息服务案	(53)
第五节 Ben Ezra 诉 AOL 信息服务合同案	(67)
第六节 AOL 诉 NHCD 电子邮件合同责任案	(73)
第七节 Caspi 诉 Microsoft 信息服务合同案	(82)
第八节 新浪网电子邮箱服务合同案	(89)
第四章 信息技术合同	(103)
第一节 KV300L + + “逻辑炸弹”案	(103)
第二节 上海心族计算机公司软件服务合同案	(112)
第三节 MDBS 公司诉 Dharma System 数据库软件 合同案	(120)

第四节	微软公司 XP 操作系统“逻辑锁”案	(130)
第五节	Mortenson 诉 Timberline Software 拆封 合同案	(141)
第六节	ProCD 诉 Zeidenberg 拆封合同案	(151)
第七节	微软(中国)公司诉亚都软件侵权案	(160)
第五章	网站合作协议与商务开发合同	(169)
第一节	网络著作权纠纷案例	(169)
第二节	eBay 诉 Bidder's Edge 案	(173)
第三节	Raytheon 公司诉 FAA 案	(183)
附 录		(195)
附录一	电子商务示范法	(195)
附录二	互联网信息服务管理办法	(202)
附录三	中华人民共和国计算机信息网络国际联网管理 暂行规定	(206)
附录四	商用密码管理条例	(208)
附录五	北京市网络广告管理暂行办法	(212)
附录六	互联网电子公告服务管理规定	(215)
附录七	互联网站从事登载新闻业务管理暂行规定	(218)
附录八	中文域名争议解决办法(试行)	(221)
附录九	域名争议解决程序规则	(225)
附录十	电子出版物管理规定	(235)
参考文献		(250)

第一章 电子商务合同纠纷类型及其处理

从 20 世纪 90 年代开始的信息技术革命,将全球电子商务带入了一个新的阶段,不论是企业间的商务行为,还是企业与最终用户之间的交易行为,由于电子商务方式的特点而从形式和内容上都正在发生着巨大的变革。与此同时,电子商务合同交易也越来越受到人们的青睐,但由于电子商务交易方式的技术特点,因电子合同交易而产生的争议也越来越受到业界人士的关注,进而也引起了各国政府及其立法、司法机构的重视,从联合国国际贸易法委员会的《电子商务示范法》到美国州法统一委员会的《统一计算机信息交易法》UCITA,以及有关电子签名的法律规则,再到我国有关网络交易争议的解决规则等,都在不同程度上对电子商务合同的交易规则、效力和特点,以及纠纷解决提出了相应的法律规范。显然,作为电子商务的主要形式,电子商务合同及其纠纷处理方式的正确适用已经成为了保障当今电子商务交易顺利进行的主要法律条件。

由于电子商务交易的不同形式,电子合同的类型也多种多样,其争议形式和产生原因也是千变万化。一般说来,目前的电子商务合同主要包括实物商品交易合同、信息商品交易合同、信息技术合同、网站合作协议与商务开发合同等几大类,其争议解决方式则根据具体情况分为协商、调解、仲裁和司法诉讼等。

第一节 电子合同纠纷类型及其产生原因

在《电子商务合同实务指南》一书中,我们详细介绍了目前主要的电子商务合同类型,包括实物商品交易合同、信息商品交易合同等几大类,对于这些不同的合同类型,其争议形式及特点也有所不同。

例如在实物商品合同中,其主要的争议就在于合同成立及其效力,以及实物商品的质量和售后服务等方面;而对于信息商品合同来说,则主要包括信息服务即域名服务、电子邮件服务等方面的争议。在这些电子合同交易中,还有一种比较常见,甚至在传统书面合同中也经常出现的纠纷形式,这就是合同欺诈和非法合同交易问题。由于电子合同交易的方便、快捷以及交易双方相隔遥远,合同欺诈的情况尤易产生。因此,电子合同交易及其合同纠纷乃是电子商务行业以及法律界所面临的一系列新的课题。

一、实物合同纠纷及其原因

电子商务实物合同包括所有传统的有形商品交易合同,其区别只是合同洽谈和达成的形式有所不同,例如通过 EDI 方式、电子邮件方式或者点击合同方式等订立的实物商品合同,以及在网上拍卖中所达成的竞拍合同等。

由于电子合同达成的方式不同,因对合同成立和生效的时间、电子合同的效力与履行等法律规定与解释的不同理解,就成为了这类合同纠纷的主要原因。在《合同法》中,关于电子合同的成立时间、地点和生效等都有相应的规定,联合国贸法会的《电子商务示范法》等也对电子合同以及数据电文的收发时间、地点等有所规定,但在商务实践乃至司法实践中如何把握其尺度,却没有明确的实施规则。

在实物交易电子合同纠纷中比较典型的一类是点击合同纠纷。点击合同在网上拍卖、B2C 零售交易等实物电子合同中经常使用,按照有关法律原则,这类合同应当在用户注册并阅读了有关网站用户守则后点击“我同意”或“我接受”等表单提交按钮后即告成立,但由于很多用户在点击“我同意”等按钮前并没有详细地查看用户守则等合同条款,有的用户虽然将合同条款通读了一遍但可能并没有完全理解,而且由于电子商务企业提供的这些格式合同并没有修改和协商的余地,用户在别无选择的情况下,只得确认该合同条款,否则无法进入下一步操作程序,因此,对于这些合同条款的内容或者可能的一些陷阱并没有足够的机会进行深入的检视,一旦出现合同履行问

题,必将引起纠纷。

另外,网上点击合同还有一个经常出现的问题就是电子商务网站服务器的系统受理。从严格意义上来说,数据信息在因特网上的传播虽然十分快速,但也需要一定的时间才能到达对方服务器系统,而由于线路传输故障或者网关转发延迟等原因,这些数据信息的传送甚至要花费比电报、电传、传真以及传统邮件等更多的时间。在数据信息到达对方服务器后,由于服务器受理系统故障或者 CPU 中断请求故障等也可能导致网站受理系统对于这些交易信息的处理发生延迟,从而造成时间上的滞后或者超过交易有效期。

在我国网上拍卖交易所发生的一些竞买合同纠纷主要就是由于系统故障的原因造成的。例如北京金贸网拍公司所策划的一次网上拍卖中,由于其系统所指示的拍卖起止时间的错误,导致参加该活动的原告的竞买成功,并收到了网站的确认通知,而网站认为是由于服务器系统非正常启动造成电子自动受理行为,对原告的竞买成功不予承认。对于这种情况下竞买合同是否有效,网站不给付竞买商品的行为是否应当承担违约责任,在我国的《合同法》及其已经出台的司法解释(一)中都未予以明确规定。我们认为,由于电子商务企业在技术上和经济实力上相对于个人用户而言都处于优势,因此有义务保证其系统服务器受理软件的正常运行和管理,其受理系统作为网站的电子代理人具有相应的自动处理能力,网站应当承担一定的连带责任。按照美国《统一计算机信息交易法》UCITA 和《统一电子交易法》UETA 的有关原则,电子代理人具有明确的法律地位,对于因电子代理人的系统错误所导致的电子合同,法院可给予适当的免责,但由于电子代理系统是由商家提供的,因而其错误责任不能由交易相对人承担,一般不能撤销该合同。对此我们认为,在我国的网上拍卖和网站点击合同纠纷中,适当加大作为技术与经济实力的优势方即商家的责任,以保护消费者的合法权益,鼓励用户从事网上交易,这对于推动我国 B2C 电子商务的发展具有重要的作用。

近年来,我国许多外贸企业都逐步采用电子商务方式开展国际

贸易业务,电子商务方式虽然具有方便、快捷等特点,但由于国际贸易交易双方相隔遥远,同时也使得交易双方无法了解对方的真实情况和商业信誉,尤其对于初次交易的合作双方来说,电子合同大多是通过电子邮件方式进行磋商而达成的,在未采用加密传输的情况下,电子邮件的安全性相对较差,这正是造成合同欺诈的主要原因。甚至很多国外商家根本不具备有关交易的实力和条件,为了牟取商业利益,不惜采用欺诈手段,蒙骗一些急于出口成交的国内企业,在未签订正式的外贸出口合同和通过信用度较高的银行开立信用证的情况下,要求出口企业尽快装船出货,结果造成无法收汇并无从查找进口商以进行协商或提起违约起诉的重大损失。

此外,通过电子商务方式进行非法交易的现象也引起了各国政府的重视。例如在美国,由于网上博彩的兴起极大地损害了消费者的利益,政府已经明令禁止这种网上赌博行为。美国政府甚至还对于一些在国外从事因特网在线赌博并从美国国内消费者身上获取暴利的网站进行打击,以保护国内消费者的合法权益。

二、信息合同纠纷及其原因

电子信息合同是电子合同中的重要类型,也是数量较多的一类合同,它与实物交易合同的主要区别就在于其合同标的为信息商品。在这类电子合同中最容易出现纠纷的主要有网址或域名交易合同、电子信息服务合同、电子邮件服务合同、信息数据库服务合同等。

作为因特网上的地址和企业标识,域名已经成为电子商务企业从事网上交易的基本要求。正因为如此,许多商家为了提高企业和产品的知名度,不惜通过一切手段取得这一因特网标识,甚至一些不法商人或个人为了获取非法利益,采用抢先注册著名企业或产品域名的方法,迫使这些企业从其手中高价购买域名,从而使得抢注域名成为一种一本万利的牟利方式,因此,域名转让乃是电子商务企业交易中的一项经常性工作。而由于域名具有惟一标识企业和产品的特性,因而在域名转让合同行为中经常会出现有关的争议。

网址转让就是一种域名交易行为,最近几年出现过数次因为网

址拍卖转让而引发的交易纠纷。例如 2000 年我国发生的网址拍卖纠纷中,由著名的电子商务网站雅宝和 3721 网站合作进行的“招聘”网址的拍卖活动由于系统显示故障造成赛诺爱公司在竞价成功并获得拍卖系统确认后却被拍卖活动的组织者否定,赛诺爱公司为此向雅宝公司提出抗议并宣称将向法院起诉,最后三方当事人通过协商达成和解协议,才避免了这场网址拍卖纠纷。但这场纠纷却向人们提出了网上域名拍卖规则的解释问题,即这种网上电子商务交易活动,其规则到底应当由拍卖活动的组织者还是应当由各方协商解释,在有关法律对此没有明确规定的情况下,就成为了这场纠纷的诉争焦点之一。根据我国拍卖法律制度的规定,传统拍卖的基本原则与合同法律原则一样,应当遵守国家法律法规的规定,并遵循公开、公平和诚实信用的原则。对于网上拍卖来说,拍卖规则有其特殊性,但根据《拍卖法》第 49 条规定,拍卖师(拍卖企业)应当于拍卖前宣布拍卖规则和注意事项,因此,拍卖规则应当由拍卖活动的组织者来制订和解释。但这样也会出现一些问题,例如有的网站在组织拍卖时所规定的拍卖规则中,包括用户格式合同,大多会有一些单方面有利的规定,从而损害用户的合法利益。用户作为消费者个人在技术和经济实力上均处于相对劣势,在没有详细考查拍卖规则及其格式合同条款的情况下必须同意全部合同条款才能成交,没有讨价还价的机会,因此,这种交易中的基本规则和格式合同的合理性也遭到了人们的质疑。

另外,一些网站在举行网上活动的过程中,大多无视消费者的合法权益,单方规定一些剥夺消费者基本权利的格式合同,引起了业界人士的反对,并导致了許多著作权纠纷。例如著名的雅虎网站与国内一家报纸联合举办“网上生活实录有奖征文活动”时,在其征稿启事中规定:“参赛者将参赛稿件投往雅虎中国网站时便视为已同意所投文章的版权归雅虎所有,雅虎有权以其认为合适的方式使用、复制、展示和发布,并且雅虎有权对文章进行改编、翻译、注释和编辑及重复使用,并可免费授权某报使用该文章。”根据《合同法》的有关规