

惩罚性赔偿原则



法制史话

1992年,估计很多人听说过美国老太太被咖啡烫伤,起诉麦当劳获得巨额赔偿的事情。当年,79岁老奶奶斯特拉·里贝克因此一审获得1.6万美元医药赔偿及270万美元的惩罚性赔偿。最终双方在上诉过程中和解,和解金额并无公开。这就是典型的惩罚性赔偿案例。

惩罚性赔偿(又称报复性赔

偿),是指法院所作出的赔偿数额大于实际损害数额的赔偿。其目的是防止故意加害者重犯,同时也可警示他人。据说,该制度起源于1763年英国法官Lord Camden在HuckleV.money一案中的判决。在18世纪的英美法系,惩罚性赔偿主要适用于诬告、恶意攻击、诽谤等使受害人遭受精神痛苦案件。

我国在1993年的《消费者权益保护法》第49条首次规定惩罚性赔偿——只要经营者有欺诈行为,消

费者即可以主张成交价两倍的赔偿。针对很多消费者消费金额较小,成交价两倍也未必很好地保护消费者的问题,修订后于2014年3月15日施行的《消费者权益保护法》第55条规定,经营者提供商品或服务有欺诈的,应当增加赔偿的金额为消费者购买商品的价款或接受服务的费用的3倍;增加赔偿的金额不足500元的,为500元。

2003年6月最高人民法院《关于审理商品房买卖合同纠纷案件适

用法律若干问题的解释》第8条和第9条规定,若出卖人欺诈或恶意违约,除返还已付购房款及利息、赔偿损失,还应承担不超过已付购房款1倍的赔偿责任。

2009年2月的《食品安全法》第96条规定,生产者故意生产不符合安全标准的食品或销售者明知而故意销售不符合安全标准的食品的,惩罚性赔偿规定数额为价款的10倍。修订后于2015年10月实施的《食品安全法》第148条第2

款规定,消费者除要求赔偿损失外,还可以向生产者或者经营者要求支付价款10倍或者损失3倍的赔偿金;增加赔偿的金额不足1000元的,为1000元。

目前只是在上述4个领域里规定了惩罚性赔偿。由于这项制度在我国实行时间并不长,以后还需不断完善。希望该制度既能严惩侵权人,使其愿意约束自己将来的行为),又能避免利益的重大失衡,从而促进社会和谐地发展。 江民

警钟

六月的杭州,因为连续的梅雨天,让人感觉闷热,心烦。李萍在杭州的一家商场做营业员,手机忽然响了,拿起来一看,显示的是老家的电话号码。接起电话,电话拿头传来的却是父母焦急的声音:“女儿啊,你终于接电话了,急死我们了。警察刚才上门,把晓刚带走了,你赶紧回来吧!”李萍一下子懵了,在她心里学习优秀、乖巧听话的儿子怎么会被警察带走?

原来,一款网络游戏在晓刚和同学们之间十分流行,晚上做完作业休息时,晓刚总会约上同学或者网友来上一局。进入高中后的学习明显比初中节奏更快,时间更紧张。为了能更好、更快地玩游戏,晓刚琢磨着有什么辅助的程序可以自动帮着刷机玩游戏,这样自己在学习没空上网玩游戏时,还不耽误游戏刷机升级。晓刚在初中时,因为喜欢电脑和电子游戏,自学了电脑编程,正是有了平时的学习和积累,晓刚不久就破解了这款网络游戏的源代码,编写了辅助程序(俗称“外挂”)。随着晓刚在游戏中的表现越来越好,而同学、网友在聊天中得知晓刚是用了自己制作外挂,纷纷要求晓刚给他们使用。他们在用后纷纷称赞,晓刚制作的外挂比网上那些收

费的辅助程序还好,因此会给晓刚一些辛苦费。

这让晓刚有些意外,外挂还能让自己拿到钱?晓刚想到远在千里之外独自打工的母亲实在太辛苦,自己凭借聪明才智,力所能及挣点钱可以帮助母亲减轻经济负担。就这样,晓刚开始将自己制作的外挂放在网络空间供他人付费下载。随后晓刚又陆续制作了另外几款热门游戏的外挂,提供收费下载。由于晓刚的外挂制作精良,使用方便,因此下载人数众多。但却严重破坏了游戏的公平性和平衡性,使得玩游戏的人数大大减少,由此引起游戏运营公司的警觉。经过调查后,技术人员发现了端倪,并向公安机关报案。公安机关调查后发现,晓刚通过制作外挂提供付费下载的方式在短短半年时间内获利达五万多元,已涉嫌犯罪,这才有了警察上门把晓刚带走的一幕。

李萍和晓刚都没想明白,自己就是买个游戏辅助程序,网上也有很多,为什么会是犯罪?

但事实上,在2003年12月23日国家新闻出版总署、信息产业部、工商行政管理总局、版权局、全国扫黄打非工作小组办公室在《关于开展对“私服”、“外挂”专项治理的通

知》中指出:“私服”、“外挂”违法行为是指未经许可或授权,破坏合法出版、他人享有著作权的互联网游戏作品的技术保护措施、修改作品数据、私自架设服务器、制作游戏充值卡(点卡),运营或挂接运营合法出版、他人享有著作权的互联网游戏作品,从而谋取利益、侵害他人利益。“私服”、“外挂”违法行为属于非法互联网出版活动,应依法予以严厉打击。

经过办案警察的释明,晓刚意识到自己错误的严重性,李萍也知道了晓刚做的这些事情,但她希望能给她儿子一个机会。之于晓刚,他即将参加高考,深知规则和公平的重要性,但自己的行为,却破坏了游戏规则,打破了公平。考虑到晓刚还在学校就读,警察在调查完相关情况后给晓刚办理了取保候审手续。因为晓刚尚未满十八周岁,属于未成年人,案件移送检察院后,法律援助中心为晓刚指派了律师。

在律师和检察官的帮助下,李萍带着晓刚来到游戏公司,进行诚恳的道歉。了解到晓刚的家庭情况以及晓刚对于编程自学成才的经历,公司负责人对晓刚的行为表示了谅解,并希望检察官能对他宽大处理以免影响晓刚之后的高考。而

晓刚在交流中所流露出在程序方面的才华,公司负责人十分欣赏,告诫晓刚要进一步加强学习,未来将所掌握的技术用于正途,完成大学学业后欢迎他到公司来工作。

一转眼,半年多过去了,眼看春节临近,到处喜气洋洋的,但因为晓刚的事情还没有结论,李萍家中的气氛仍然很压抑。这天,检察官给李萍来电话,让她和晓刚第二天到检察院做一谈谈话。第二天,李萍惴惴不安地带着晓刚来到检察院,检察官告诉他们,经过与社区、学校等多方面对晓刚做的调查,知道晓刚平时表现良好。这次的事情对他而言是个深刻教训,如果给他留下污点对他以后的人生会有着重重大影响。因此,本着“惩罚为辅教育为主”的原则,检察院打算对晓刚做出附条件不起诉的决定,给他一定的考验期,戴个“紧箍咒”,这段时间如果表现好,就不会再对他移送法院进行审判,也不会因此留下不良记录,希望晓刚能珍惜这次机会。

经过这次事情后,晓刚比以前更懂事了,也如愿考上了大学,收到录取通知书的那天,晓刚收到了检察院的不起诉决定,看着这两份东西,晓刚沉默良久,知道未来自己该做什么了……(以上人物均为化名) 陈峰

天才黑客少年的“歪”挂人生



邻里之间

哀思之争

林鹏边捶门边喊:“快来说清楚,我自己的爸被火化我当儿子的都不知道,你们这不是欺负人吗?你们有什么权利这样做?”隔壁邻居都开门探出头来看看林家又发生什么事情了。

没多久,林鹏的大伯林大国就收到了法院的送达材料,林鹏起诉他和殡仪服务中心,说在自己不知情的情况下,就擅自将老林的遗体火化,因此要求他和殡仪服务中心公开赔礼道歉、归还骨灰,还要支付5万元“精神损害抚慰金”。

事实上,林鹏的父亲老林一直和自己的老母亲住在一起,2015年7月22日早晨,老林见义勇为为抢救失火的公交车被浓烟呛倒而亡,事发后公安机关就出具了《尸体冷藏火化通知书》,也送达给了林鹏,上面载明死者家属必须在8月2日之前办理尸体火化手续,逾期未办理者,殡葬管理部门将对尸体予以强制火化处理。但林鹏收到通知后,从未到过殡仪中心,也没有就拖延遗体火化时间作出任何说明。直到12月31日,在拖延长达五个多月时间后,殡仪中心无奈才通过公安局通知死者老林的近亲属,也就是林大国和他母亲,后来在林大国的申请下他们才启动了火化手续,林大国为此还支付了一万多元的遗体冷冻费。

另外,法院经过审理还查明,老林在世时,林鹏的奶奶曾因房屋问题与林鹏对簿公堂,法院也判令林鹏搬离房屋,然后这个房子里就剩下了老林和林鹏的奶奶,后来老林去世后,林鹏确实收到了通知书,但是因为死亡补助金的分配问题与奶奶再生嫌隙,导致相关补助金至今仍未实际发放,这也是为何林鹏一直不去办理火化手续的原因之一。

庭后,法官对林鹏苦口婆心地劝说道:“你和大伯是血肉至亲,应该珍惜亲情、互谅互让。况且,你大伯是你父亲的大哥,出面办理遗体火化事宜,不仅符合法律规定,也符合我国社会生活中基本的伦理道德观念。”但是林鹏生性倔强,不肯让步,法院调解未果,最终法院判决驳回林鹏诉讼请求(以上人物均为化名)。 张婕



咨询台

已经公证的遗嘱可以撤销吗?

郑女士:我在办理完养母的后事不久,接到法院传票。养母的侄女拿出养母的公证遗嘱,要求继承养母的房地产。我对养母养老送终,想不通养母怎么会做出这样的遗嘱。问公证遗嘱可以被撤销吗?

律师解答:建议可以先去公证处查看遗嘱公证笔录和遗嘱公证的录音录像(依据公证条例,对老人做遗嘱公证应录音录像)。若是公证书对遗嘱公证笔录或是遗嘱公证的录音录像所表达的意思有重大遗漏或错误的(个别字错误不影响意思表达的除外),或是未能对老人的精神状态进行严格审核,导致无行为能力人或者限制行为能力人立下遗嘱等情况的,可向公证机关提出,要求其撤销内容不真实合法的公证书。或是在诉讼中向法院提出,要求确认公证书无效。

遭遇家暴又没其他亲人 如何变更未成年人的监护人

李女士:我是一名社区义工。我们小区有一个10岁的小男孩,爷爷和奶奶都已过世了。父亲有赌博恶习,妈妈离婚后远嫁他乡,联系不上。父亲一不顺心就打他,打得很厉害,没轻没重。为此派出所和居委没少教育父亲,可是父亲屡教不改。小男孩再没有其他

亲人,没法变更监护人,我们不知道怎么办。

律师解答:2015年1月1日,最高人民法院等四部门联合颁布了《关于依法处理监护人侵害未成年人权益行为若干问题的意见》。其中规定,被申请人人性侵害、出卖、遗弃、虐待、暴力伤害未成年人,严重损害

未成年人身心健康的,人民法院可判决撤销其监护人资格。

有权提起申请撤销监护人资格的为:未成年人的其他监护人、关系密切的其他亲属、未成年人住所地的村(居)民委员会、民政部门及其设立的未成年人救助保护机构、妇联、关工委等。

夫妻离婚,能不能要求分割一方名下的公积金?

李女士:我和前夫去年在民政局登记离婚了。我现在得知丈夫公积金账户有近十万元,当时离婚时没有提出来,现在是不是有权要求分割?

律师解答:《婚姻法》第十七条规定,夫妻在婚姻关系存续期间所得的下列财产,归夫妻共同所有:工资、奖金;生产、经营的收益;知识产权的收

益;继承或赠与所得的财产;其他应当归共同所有的财产。《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释(二)》第11条规定,婚姻关系存续期间,下列财产属于婚姻法第十七条规定的“其他应当归共同所有的财产”:一方以个人财产投资取得的收益;男女双方实际取得

或者应当取得的住房补贴、住房公积金;男女双方实际取得或者应当取得的养老保险金、破产安置补偿费。因此,丈夫在婚姻关系存续期间的公积金属于共同财产,夫妻协议离婚时未分割的共同财产,在离婚后可以向人民法院起诉要求分割。

上海市浩信律师事务所 陈峰 律师 江民 律师