

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: 200408101

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

自动电文系统在订约中的法律地位问题研究

A Study on the Legal Status of Automated Message Systems in
Contract Formation

徐 婧

指导教师姓名: 池漫郊 讲 师

专 业 名 称: 国 际 法 学

论文提交日期: 2007 年 4 月

论文答辩时间: 2007 年 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2007 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

摘要

随着科技的突飞猛进，电子商务也得以迅速发展，自动电文系统被越来越多地使用在了电子合同的订立过程中。自动电文系统是一种计算机程序或者一种电子手段或其他自动手段，它能够按照预先设定的程序自动搜索、发送、接收和处理信息，不需要人的即时干预，即可独立订立合同。由于订约的过程没有人力介入，一些学者对自动电文系统订立的合同是否能体现当事人的真实意思表示，从而是否能够根据传统合同法具有法律效力表示质疑。因此，使用自动电文系统订立合同，一方面具有高效率、低成本的特点；另一方面，又对传统合同法造成了一定的冲击。要解决这一问题，首先必须合理确定自动电文系统在订约中的法律地位。本文试图从学理和实践多角度对自动电文系统的法律地位进行探讨。

本文首先对自动电文系统进行界定，并分析自动电文系统在订约中的使用及由此引发的法律问题。然后本文介绍了关于自动电文系统法律地位的三种主要理论，即主张自动电文系统为当事人之代理人的“代理人论”、主张其为独立法律主体的“法人论”及主张其仅为当事人之工具的“工具论”。此外，本文还涉及了一种未为自动电文系统提出确定的法律地位，而是摇摆于“法人论”与“工具论”之间的“电子人论”。本文逐一分析了以上几种理论的合理性与可行性，并对一些具有代表性的电子商务法律文件进行研究，从而揭示出有关国家和国际组织在立法中普遍采取的立场。最后，本文指出了我国现行立法的不足与缺失，并在借鉴先进电子商务立法的基础上，提出完善我国相关法律制度的建议。

关键词：自动电文系统；订约；法律地位

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

With the great advances in science and technology, electronic commerce is developing rapidly, which contributes a lot to economic growth. Meanwhile, evolving business practice shows an increasing use of automated message systems in contract formation. “Automated message system ” (AMS) is a computer program or an electronic or other automated means, which is able to not only search for information according to user’s need, but also automatically send, accept and process electronic communications. In other words, AMS is capable of independently concluding contracts without direct human intervention. On the one hand, such “no human input” mode of contracting may promote efficiency and reduce costs of transaction. On the other hand, it brings about confusions for traditional contract law. It has been argued that whether the parties unknown to each other have sufficiently manifested assent for a contract. Some scholars have expressed doubts about the validity of contracts concluded by AMS from the perspective of traditional contract law principles. The essence of this question is what role AMS is playing in contract formation, i.e., the legal status of AMS. This dissertation seeks to provide an in-depth analysis of this issue.

First, the dissertation compares the definition of AMS with that of electronic agents, briefly describes their characteristics, and analyzes the questions arising from the use of AMS under traditional contract doctrine.

Second, the dissertation explores various theories advanced by scholars, the three most dominant of which being “the agent theory”, “the artificial person theory” and “the tool theory”. The dissertation examines how these theories in relation with the issue of the legal status of AMS, with an eye toward the strengths and weaknesses of each theory. Under the agent theory, AMS is deemed as a legal agent of its user. However, agency principles are built on a paradigm of human interaction, thus they can’t be applied to the relationship between a human and a tool. It is doubtful that the usual justifications for employing these principles warrant their application to AMS. Under the artificial person theory, it is suggested that AMS should be treated as a independent legal person. Accepting the fact that these intangible systems could autonomously be a party in a contract would generate some problems of identification

and the capacity for responsibility. In short, the non-exclusive objections outweigh any advantages the conferral of legal personality on AMS may provide. Under the tool theory, AMS is only regarded as a tool of its user. This theory is adopted by the UNCITRAL Model Law on Electronic Commerce, Convention on the Use of Electronic Communications in International Contracts, Uniform Electronic Transactions Act, Uniform Computer Information Transactions Act and other relevant legislation. In addition, the dissertation also provides a critical evaluation of “the electronic person theory” which is a compromise of the artificial person theory and the tool theory.

Finally, the dissertation investigates the present legislative situation on electronic contract in China, and points out the existing loopholes which create barriers to the use of AMS in contract formation. On the basis of above analysis, the dissertation at its end puts forward some legislative suggestions.

Key Words: Automated Message Systems; Contract Formation; Legal Status.

缩略语表(Abbreviations)

缩略语	英文全称	中文全称
《公约》	Convention on the Use of Electronic Communications in International Contracts	《联合国国际合同使用电子通信公约》
《示范法》	Model Law on Electronic Commerce	联合国贸易法委员会《电子商务示范法》
ESIGN	Electronic Signatures in Global and National Commerce Act	美国《全球和全国商务电子签名法》
ETA	Electronic Transactions Act	澳大利亚《电子交易法》
NCCUSL	National Conference of Commissioners on Uniform State Laws	美国统一州法全国委员会
UCC	Uniform Commercial Code	美国《统一商法典》
UCITA	Uniform Computer Information Transactions Act	美国《统一计算机信息交易法》
UECA	Uniform Electronic Commerce Act	加拿大《统一电子商务法》
UETA	Uniform Electronic Transactions Act	美国《统一电子交易法》
UNCITRAL	United Nations Commission on International Trade Law	联合国国际贸易法委员会

厦门大学博硕士学位论文摘要库

前 言.....	1
第一章 自动电文系统的界定及其使用引发的法律问题.....	3
第一节 自动电文系统的界定.....	3
一、自动电文系统概念的由来.....	3
二、自动电文系统的定义.....	4
三、自动电文系统的特征.....	7
第二节 自动电文系统在订约中的使用及引发的法律问题.....	7
一、自动电文系统在订约中的使用.....	8
二、使用自动电文系统订约引发的法律问题.....	9
三、使用自动电文系统订约的法律问题之应对.....	11
第二章 自动电文系统在订约中的法律地位之理论与立法.....	14
第一节 自动电文系统之“代理人论”.....	14
一、自动电文系统“代理人论”的主要内容.....	14
二、自动电文系统“代理人论”的分析探讨.....	16
三、自动电文系统“代理人论”的立法体现.....	19
第二节 自动电文系统之“法人论”.....	22
一、自动电文系统人格化的可能性.....	23
二、自动电文系统人格化的可行性.....	25
三、小结.....	27
第三节 自动电文系统之“工具论”.....	28
一、自动电文系统“工具论”的主要内容.....	28
二、自动电文系统“工具论”的分析探讨.....	29
三、自动电文系统“工具论”的立法体现.....	30
四、自动电文系统“工具论”下的责任承担.....	35
第四节 自动电文系统之“电子人论”.....	38
一、自动电文系统“电子人论”的主要内容.....	39

二、自动电文系统电子人论的分析探讨.....	40
第三章 我国关于使用自动电文系统订约的立法现状与立法建议..	41
第一节 我国关于使用自动电文系统订约的立法现状.....	41
第二节 关于使用自动电文系统订约的立法建议.....	44
一、关于自动电文系统的定义.....	45
二、关于自动电文系统在订约中的使用.....	45
三、关于自动电文系统执行的行动之归属.....	45
四、关于电子通信中的错误.....	46
结 论.....	48
参考文献.....	50

厦门大学博士论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Definition of Automated Message System and Issues Arising from Its Use	3
Subchapter1 Introduction	3
Section1 Origin of the Conception of Automated Message System	3
Section2 Definition of Automated Message System	4
Section3 Characteristics of Automated Message System	7
Subchapter2 Use of Automated Message System and Issues Arising from Its Use 7	
Section1 Use of Automated Message System in Contract Formation	8
Section2 Issues Arising from the Use of Automated Message System	9
Section3 Solutions to the Issues	11
Chapter 2 Theories and Legislation on the Legal Status of Automated Message System	14
Subchapter1 The Agent Theory	14
Section1 Introduction of the Agent Theory.....	14
Section2 Analysis of the Agent Theory.....	16
Section3 Application of the Agent Theory	19
Subchapter2 The Artificial Person theory	22
Section1 Possibility of the Artificial Person theory	23
Section2 Feasibility of the Artificial Person theory	25
Section1 Brief Summary	27
Subchapter3 The Tool Theory	28
Section1 Introduction of the Tool Theory	28
Section2 Analysis of the Tool Theory	29
Section3 Application of the Tool Theory	30
Section4 Assumption of Responsibility under the Tool Theory	35
Subchapter4 The Electronic Person Theory	38
Section1 Introduction of the Electronic Person Theory	39
Section2 Analysis of the Electronic Person Theory	40

Chapter 3 The Present Legislative Situation in China and Suggestions	41
Subchapter1 The Present Legislative Situation in China.....	41
Subchapter2 Legislative Suggestions on the Perfection of Automated Message System.....	44
Section1 On the Definition of Automated Message System.....	45
Section2 On the Use of Automated Message System in Contract Formation	45
Section3 On Attribution of Actions Performed by Automated Message System ...	45
Section4 On Errors and Mistakes in Electronic Communications.....	46
Conclusion	48
Bibliography	50

前 言

电子商务是经济全球化和信息网络化的产物。在人类已经步入 21 世纪的今天, 网上浏览信息新闻、网上阅读书籍报刊、网上交流联系、网上休闲娱乐、网上选购商品等等, 已逐渐渗透人们的日常生活, 成为相当大一部分人群的习惯行为方式, 电子商务对于人们来说已不再是陌生的名词或遥远的企盼。随着信息技术的发展和普及, 电子商务犹如不可阻挡的潮流正在迅速突破传统商务模式的堤防, 改变着人们千百年来形成并遵循的交易形式, 洗刷着人们固有的思维方式和观念, 描述着经济结构调整带给人们的生活巨变的美好蓝图。

电子商务的出现在很大程度上改变了传统的交易模式。传统交易主要是点对点的交易。在电子商务环境下, 人们不仅可以通过互联网或其他电子通信手段实现点对点的交易, 还可以实现点对面以及面对点的交易, 机会更多, 选择范围更大。^①但面对巨大繁复的网络系统和浩如烟海的信息资源, 要如何从中对符合自己需要的信息进行定位识别和有效利用, 是人们面临的棘手问题。自动电文系统 (automated message system) 应运而生, 它们能够按照预先设计好的程序自动搜索、发送、接收和处理交易信息, 在几乎完全不需要人工介入的情况下订立合同, 从而大大提高了电子商务的效率。

然而自动电文系统在订约中的使用是传统合同法所未能预料的, 如何将现行的法律进行发展使之适用于通过自动电文系统订立的合同, 对于电子商务的正常运营至关重要。^②目前, 国内还没有立法对使用自动电文系统订约的问题进行明确规范, 学术界对该问题也较少深入研究, 有关电子商务的著作对此仅是简单提及。可喜的是, 我国已于 2006 年 7 月签署了《国际合同使用电子通信公约》, 该公约对自动电文系统在合同订立中的使用作出了明确的规定。因此, 加强对使用自动电文系统订约问题的研究, 不仅是切实履行公约义务的迫切需要, 而且是完善国内相关立法、推动电子商务健康发展的迫切需要。其中, 自动电文系统在订约中的法律地位是我们应当研究的首要与核心问题。

^① 李适时. 各国电子商务法[M]. 北京: 中国法制出版社, 2003. 1.

^② 赵云. 试论电子合同中电子代理人的法律地位[A]. 李二元. 国际法与比较法论丛(8) [C]. 北京: 中国方正出版社, 2003. 234.

本文首先对自动电文系统进行界定，并分析自动电文系统在订约中的使用及由此引发的法律问题。然后对有关自动电文系统在订约中的法律地位的几种学术观点进行评介，并以一些具有典型意义的国家或国际组织立法予以佐证。在此基础上，结合我国的立法现状，提出完善我国相关法律制度的初步构想。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 自动电文系统的界定及其使用引发的法律问题

第一节 自动电文系统的界定

自动电文系统，是《国际合同使用电子通信公约》（Convention on the Use of Electronic Communications in International Contracts，以下简称《公约》）中出现的一个重要概念。这个概念虽是由《公约》首先提出，但所描述的却不是新鲜事物，实际上就是“电子代理人”（electronic agent）。^①《公约》为什么要改变术语？改变后，其定义是否与“电子代理人”有所区别？自动电文系统又有什么特征？本文将一一回答这些问题。

一、自动电文系统概念的由来

首先从“电子代理人”这一概念说起。“电子代理人”是电子商务法律领域比较流行的提法，最早出现于美国法学会拟订的《统一计算机信息交易法》（Uniform Computer Information Transactions Act, UCITA）。美国统一州法全国委员会（National Conference of Commissioners on Uniform State Laws, NCCUSL）在制定《统一电子交易法》（Uniform Electronic Transactions Act, UETA）时，原先为了不与普通法上的代理概念相混淆，使用的是“电子设施”（electronic device）一词。但由于 UCITA 草案已经率先使用了“电子代理人”，并且该词作为专业术语已经得到相当程度的认可，为了与之一致，NCCUSL 就舍弃了“电子设施”，而选用了“电子代理人”一词。^②之后，美国《全球和全国商务电子签名法》（Electronic Signatures in Global and National Commerce Act, E-SIGN）沿用了这个概念。^③2003 年美国《统一商法典》（Uniform Commercial Code, UCC）（买卖篇）在针对电子商务发展进行修正时，也吸纳了这个概念。此外，加拿大《统一电子商务法》（Uniform Electronic Commerce Act, UECA）也借鉴了这个概念。联合国

^①《公约》第十二条的解释性说明明确指出：“自动电文系统，有时称作‘电子代理人’。” See United Nations Commission on International Trade Law. Explanatory Note on the Convention on the Use of Electronic Communications in International Contracts [Z]. A/CN.9/608/Add.3, 2006: 5.

^② 张楚. 电子商务法初论[M]. 北京:中国政法大学出版社, 2000. 266.

^③ E-SIGN 第 106 条第(3)款。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库