

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 13020091150349

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

快递公司民事责任探究

On the Civil Liability of Express Company

孙 晓 明

指导教师姓名: 徐国栋 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2012 年 月

论文答辩时间: 2012 年

学位授予日期: 2012 年

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2012 年 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈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其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

快递公司活跃在电子商务的应用领域，给社会提供了方便与快捷的物流服务，但风险与安全问题也一直伴随着快递业务的全过程。从快递公司的法律适用问题到违约责任问题再到侵权责任问题，由此而生的矛盾纠纷层出不穷，不但困扰着交易双方，也给法律能否得以准确适用提出了难题。如何使快递公司运营过程中的安全性得到保证、风险得到控制，关系着快递行业的健康发展，同时也考验着法律人的智慧。

每一次权利的冲突都可能带来法律的完善与进步，如何平衡新形势下快递公司与消费者、托运人之间的权利义务是法律人无可推卸的责任。

本论文除绪论和结论部分，共分为以下四章：

第一章，阐述快递公司的发展简况和运营风险。通过相关法律主体的比较，厘清对快递公司这一主体的认识，然后从合同法的角度和侵权法的角度对快递公司的运营风险进行分析。

第二章，探讨现行法在规制快递公司民事责任时所遇到的困境。以案例分析的方式引出问题之后，从合同法的角度分析违约责任救济的不足，从侵权法的角度分析快件侵权商家举证责任“正置”的弊端。

第三章，寻找困境的出路，从立法论的角度为解决快件侵权寻找出路，建议修改现行法的相关规定，缺陷产品致损案件中规定快递公司承担过错推定责任，由快递公司对其不存在过错承担证明责任，同时辅以公平责任。罗马法确定责任的思想脉络、日本产品责任的立法趋势和德国产品责任案例等为本文的解决方法提供了指引与启示。

第四章，论证由快递公司承担举证责任的正当性。明确快递公司的侵权责任是过错责任的特殊形态，即过错推定责任。从原告举证的困难性、实现实体法立法宗旨的需要、公平善良原则的内在要求、快递公司应尽的最勤谨最精细注意义务的外在要求以及侵权法“分散损害”与“预防损害”的价值考量的需要等方面论证其正当性。

最后，结论部分构建快递公司民事责任。建议对快递公司的违约责任直接适用我国《合同法》的相关条款，对快递公司的侵权责任实行过错推定的原则，并作出修改现行法律规定的建议。

关键词：快递公司；民事责任；过错推定

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Express company has an active show in the field of e-commerce applications, as it provides convenient and efficient logistics services for the whole society. But the risk and safety issues have been accompanied by the whole process of the express business. From the law application problem of the express company, to contractual obligations problem, then to tort liability issues, there have endless contradictions and disputes, which are not only plagued by the parties to the transaction, and also challenge to the legal ability to be accurately applied. How to make the express company' operation in the process of security to be assured and the risk be controlled, is related to the healthy development of the express delivery industry .At the same time, it is a test of the wisdom of the legal person.

Every conflict of right is likely to bring progress and improvement to the law. Therefore, how to balance the rights and obligations among the express company, consumers and the shipper under the new situation, is the undeniable responsibility to the legal person naturally.

This thesis, in addition to the preface and conclusion, is divided into the following four chapters:

Chapter 1 analyzes the status quo of the civil liabilities relating to express company. Then clarify the understanding of express company comparing with related legal subjects concepts. And analyze civil liabilities relating to express company's current situation from the point of view of contract law and tort perspective, such as contractual obligations and tort liability.

Chapter 2 discovers dilemma encountered by the existing law. Then there are specialized researches on the inadequacies of civil liability for express company. Point out the inadequacies of the remedies of the parties. And the

existing provisions relating to express company about the burden of proof have drawbacks. An in-depth interpretation is necessary.

Chapter 3 is the key part, looking for solution to the predicament. Suggest modifying the relevant provisions of existing law. Adopt presumption of fault liability principle to regulate express company's legal responsibility. At the same time, it should be supplemented by equitable liability. In comparative law, legislative trends of the Japanese product liability and the German product liability are references. Besides, the balance between the fault and punishment and causal proof of the relationship in defective products litigation and so on, provide good arguments to the solution.

Chapter 4 advocates that express company's tort liability is a presumption of fault responsibility, the burden of proof should be borne by express company, based on the inversion of the necessity and possibility analysis.

In conclusion, construct civil liability of the courier company. Suggest directly taking application of the relevant provisions of the Contract Law and adopting the principle of presumption of fault.

Key Words: Express Company; Civil Liability; Presumption of fault

目 录

绪 论.....	1
第一章 快递公司的发展简况及其运营风险.....	5
第一节 快递公司的发展简况	5
一、相关概念的界定与区分	5
二、快递公司的发展简况	8
第二节 快递公司运营活动中的违约风险	9
一、我国《合同法》对快递公司运营的调整.....	9
二、对快递公司与债权人常见纠纷的分析	10
第三节 快递公司运营活动中的侵权风险	15
一、我国《侵权责任法》对快递公司运营的调整	15
二、我国《侵权责任法》中快递公司（运输者）对生产者、销售者的产品责任的规定	16
第二章 现行法遭遇的困境分析	18
第一节 从合同法的角度分析违约责任对当事人救济的不足	18
一、问题之提出-对一则案例的分析	18
二、违约责任对当事人救济的不足	19
第二节 从侵权法的角度分析侵权责任规定的弊端	20
一、问题之提出-对一则案例的分析	20
二、生产者、销售者举证责任“正置”的弊端	21
第三章 我国现行法律规定的完善建议	23
第一节 外国法上先进理念及案例的启示	23
一、过错和惩罚之间的平衡观念	23

二、缺陷产品致损诉讼中因果关系证明	25
三、罗马法确定责任的思想启示	26
四、日本产品责任立法趋势的启示	29
五、德国法上一则案例的借鉴意义	30
第二节 建议修改现行法的相关规定	31
一、建议对快递公司实行过错推定责任	32
二、同时辅以公平责任	34
第四章 商家举证责任倒置的正当性及其评说	35
第一节 商家的举证责任“正置”还是“倒置”	35
一、举证责任倒置的基本构成	36
二、举证责任之所在	37
第二节 正当性及其评说	39
一、原告举证的困难性	39
二、实现实体法立法宗旨的需要	40
三、罗马法上公平善良原则的内在要求	41
四、罗马法上公平善良原则的内在要求	42
五、侵权法“分散损害”与“预防损害”价值考量的需要	43
结 论	45
参考文献	46

CONTENTS

PREFACE.....	1
Chapter 1 Status quo of the civil liabilities relating to Express Company.....	5
Subchapter 1 Development situation of Express Company.....	5
Section 1 The definition and distinction of the related concepts.....	5
Section 2 Industry Overview.....	8
Subchapter 2 Risk of breach in operation activities.....	9
Section 1 Legal application of Contract law.....	9
Section 2 Analysis of common disputes happened among Express Company and creditors.....	10
Subchapter 3 Risk of infringement in operation activities.....	15
Section 1 Legal application of Tort law.....	15
Section 2 Current regulations on Express Company's product liability.....	16
Chapter 2 Dilemma encountered by the existing law.....	18
Subchapter 1 Analyze from the perspective of contractual obligations.....	18
Section 1 Problems raised.....	18
Section 2 Inadequacies of the remedies.....	19
Subchapter 2 Analyze from the perspective of tort liability.....	20
Section 1 Problems raised.....	20
Section 2 Drawback of the burden of proof bore by merchants.....	21
Chapter 3 Solution to the predicament.....	23
Subchapter 1 The advanced idea and case in Foreign law.....	23
Section 1 The balance between the fault and punishment.....	23
Section 2 Causal proof of the relationship in defective products litigation.....	25

Section 3	The way determining responsibility in Roman law	26
Section 4	Legislative trends of the Japanese product liability	29
Section 5	Reference of the German product liability case.....	30
Subchapter 2	Modify the relevant provisions of existing law	31
Section 1	Adopt Presumption of Fault Liability Principle	32
Section 2	Supplemented by Equitable liability.....	34
Chapter 4	Legitimacy of burden of proof Inversion principle.....	35
Subchapter 1	Burden of proof “Upright” or “Invert”	35
Section 1	Basic elements of burden of proof inversion.....	36
Section 2	Burden of proof should be borne by Express Company	37
Subchapter 2	Legitimacy comments	39
Section 1	The difficulty of the burden of proof.....	39
Section 2	Conducive to achieving the legislative purpose	40
Section 3	The inherent requirements of the principle of fair and good	41
Section 4	External requirements of the most industrious and the most delicate attention to obligations in Roman law	42
Section 5	Consideration of decentralization and prevention value.....	43
Conclusion	45
Bibliography	46

绪论

一、选题背景与意义

中国的快运速递服务进入 21 世纪以来发展迅速，其强大的社会变革力正潜移默化地改变着整个市场活动的经营模式与消费模式。现代社会讲求的是效率、省时，快递这行业正是因为符合大众需求才快速兴起。常言道：“兴一利则必生一弊”，这种运输行业虽然带给消费者生活上的便利服务，但也不可避免地引起相应的法律风险。虽然消费者享受到时效的益处，但伴随而来的很多问题，让许多权益受损的当事人亦感到不满。如何去平衡快递公司与消费者、托运人之间的权利义务，则是重要的课题。

罗马法是欧洲古代最发达先进的法律制度，到了现代，许多国家、地区的立法仍受其影响。中国在一百多年前的法律变革之前就引进了以罗马法为基础的欧洲大陆的民法体系，虽然我们对罗马法基本规则的理解主要是受到德国法学说的影响，但是这种学说实际上也是对罗马法的一种解释模式，是历史上一个很伟大的解释模式。因此可以说，当代中国的法律体系和西方的法律体系都是建立在某些共同原则的基础之上，中国现代民法的根基也是建立在罗马法的基础之上，它和西方现代民法的历史根基是相同的。

在对罗马法原始文献中相关片段进行分析的基础上，结合本文研究案例，对其原则、制度价值加以吸收利用，从而把这些先进的原则、制度应用到快递业务纠纷的解决中，以期合理分配快件服务的风险责任，明确快递公司的违约责任和侵权责任，合理权衡利弊得失。

二、文献综述与创新之处

目前对快递公司民事责任的研究更多地集中于合同法领域，鲜有针对快递公司侵权责任进行研究的论述问世，这也正是本文主要的创新之处。本文的另一创新之处是从罗马法、外国法寻找依据，为探寻现行法在规制

快递公司所遭遇的困境出路时提供论据支撑。罗马法中的一些案例在经过若干细小的变化后就能够适用于今天现实生活中的案型，这些案例为快递公司侵权责任的分析提供了较为完善的借鉴模型。

就快递公司合同责任的研究来看，多有著作从“格式条款”、“违约赔偿”入手，对快递行业普遍存在的“霸王行为”进行抨击，其研究成果多为本文所直接借鉴。

就快递公司侵权责任的研究来看，目前国内学术界对其的间接研究较为多见。王泽鉴先生在《侵权行为》一书中，论述现代侵权法的价值取向和构建无过错责任；中国政法大学丁玫教授在《从优士丁尼法典看罗马法契约责任》一文中对“罗马法契约责任”作了全面的分析；中国政法大学丁玫教授所译意大利罗马第二大学教授桑德罗·斯奇巴尼的《民法大全选译·债·契约之债》一书，以及桑德罗·斯奇巴尼教授对侵权责任问题的罗马法渊源解读，为本文对侵权问题的罗马法渊源研究提供了极具价值的直接指导。

在研读各位法学家的论述后，结合快递公司的实际情况，提出对快递公司侵权责任实行“采用过错推定原则，由快递公司承担举证责任并配以公平责任的赔偿结果”的观点。

三、研究内容

本文的研究内容围绕快递公司的民事责任展开，分别从违约责任、侵权责任两个方面对快递公司的民事责任进行研究。主要内容如下：

（一）分析快递公司的发展现状及其在运营活动中的风险。通过相关法律主体的比较，厘清对快递公司这一主体的认识，从合同法的角度和侵权法的角度分析快递公司在运营活动中的违约风险与侵权风险。

（二）深入分析我国现行法律、法规在规制快递公司民事责任时所遇到的困境。以案例分析的方式引出问题，从合同法的角度分析违约责任救济的不足，从侵权法的角度分析快件侵权商家举证责任“正置”的弊端。

（三）探寻困境出路，提出完善我国现行法律的建议，这也是本文的

重点之处。建议修改现行法的相关规定，在缺陷产品致损案件中规定快递公司承担过错推定责任，由快递公司对其不存在过错承担证明责任，同时辅以公平责任。罗马法确定责任的思想脉络、日本产品责任的立法趋势和德国产品责任案例等为本文的解决方法提供了比较法上的参考与借鉴。

（四）论证快递公司在致第三人损害案件中承担过错推定责任的正当性，明确快递公司的侵权责任为过错推定责任，由快递公司承担未侵权举证责任，明确新时代侵权法“分散损害”与“预防损害”的价值取向。

（五）构建快递公司民事责任。建议对快递公司的违约责任直接适用我国《合同法》的相关条款，对快递公司的侵权责任实行过错推定原则，以期较好地平衡快递公司与债权人的利益，促进快递行业良性发展。

四、研究方法

（一）文献搜集与阅读

为完成本文，进行了大量的文献搜集与阅读工作，将目前国内对民事责任特别是侵权责任的研究著作及国内外法学家对罗马法研究的著作进行整理，同时将近几年涉及快递公司的法院判例进行归纳、总结。

（二）实证研究与统计

为了证明本论文的观点，综合社会上常见的十余家快递公司的合同文本，通过比对、统计，为本文尤其是快递公司违约责任部分的创作准备第一手资料。

（三）案例分析法

通过大量搜集与阅读典型判例，本文对目前中国法院对快递公司违约责任的判定过程有了清晰的认识，对支持判决结果的理论有了较为完善的掌握，为完成本文快递公司合同责任部分奠定了良好的基础。

在罗马法的原始文献中有很多实例，这些实例以一种比较明确的方式揭示了制度、原则本身内涵的多种多样，罗马法中的一些案例在经过若干很小的变化后就能够适用于今天现实生活中的案型，因而这些案例为支持

本文对快递公司侵权责任的分析提供了较为完善的借鉴模型，为完成本文快递公司侵权责任部分奠定了良好的基础。

（四）比较分析法

国际上先进的立法发展趋势与法学理论对我国有着重要的启迪作用。通过比较日本产品责任的立法趋势，德国产品责任案例的判决，罗马法上的相关法律规定以及后世对罗马法发展的法学理论，尤其通过梳理罗马法上确认合同责任的思想脉络，为提出对快递公司侵权责任实行举证责任倒置的观点提供依据。

厦门大学博硕士论文摘要

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