

学校编码：10384 分类号密级

学号：13620141150188UDC

廈門大學

硕士学位论文

消费者撤回权制度研究

Research on the Consumer's Right of Withdrawal

李梦溪

指导教师姓名：黄健雄教授

专业名称：民商法学

论文提交日期：2016年3月

论文答辩时间：2016年 月

学位授予日期：2016年 月

答辩委员会主席：_____

评阅人：_____

2016年3月

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

摘要

我国最新修订的《消费者权益保护法》于 2014 年 3 月 15 日开始正式实施，新法中第 25 条关于消费者撤回权的规定是一大亮点，在理论界和司法实践领域都引发了广泛的关注。消费者撤回权在我国尚处于初步确立发展的阶段，作为一项保护消费者权益的有力手段，其引入和确立对我国消费者保护力度的提升尤为重要。本文立足于我国的消费市场及其法制环境现状，通过比较法分析和实证分析等研究方法，试为我国消费者撤回权制度的完善提供建议。

本文除了引言和结语，正文分为以下三章：

第一章在明确消费者合同的法律定位的基础上，从消费者撤回权制度的概念、性质、特征的分析入手，阐述其制度的独特性，并对消费者撤回权的理论支撑进行探讨，以凸显制度建立的必要性。

第二章从比较法的角度，选取了德国、法国、日本、英国和美国这几个较为成熟的域外消费者撤回权制度立法例进行列举分析，主要对各个立法例的消费者撤回权的适用范围、行使规则、相关权利义务和法律效果的规定进行考察，通过对我国现有的法律规定进行详细分析，加之与域外法的对比，为其发展提供方向性借鉴和经验性参考；

第三章对我国消费者撤回权的施行现状进行分析，重点针对网络购物消费者合同这一撤回权适用的主要领域，对网购平台适用消费者撤回权制度的相关规定进行考察，并重点分析了我国消费者撤回权制度在适用范围、权利行使规则、消费者道德风险以及配套机制等方面存在的诸多问题。从实践中存在的问题出发，试从立法的细化和配套机制的构建两个层面提出若干对策和建议，以期消费者撤回权制度在适用上的进一步完善。

关键词：消费者合同；撤回权

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

The latest revision of Consumer Protection Law was formally implemented on March 15, 2014 in our country. The 25th law about the consumer's rights of withdrawal is one of the highlights, and it aroused wide concerns in both theoretical fields and judicial practice fields. The consumer's right of withdrawal is still in the preliminary stage of development in our country. As a powerful tool for consumer protection, its introduction and establishment is significant to improve consumers protection. The thesis is based on the reality of China's consumer market environment and legal system, through comparative analysis and empirical analysis to offer some suggestions for the improvements of the consumer's right of withdrawal in our country.

Except for the preface and conclusion, the main content is depicted as follows.

Chapter 1 clears the legal position of the consumer contract in the first place, then begins with discussing the conception, the characteristics and the nature of the consumer's right of withdrawal, explains the uniqueness of its system. And discusses its theoretical basis to show the necessity of institution building

Chapter 2 selects overseas legislation examples of Germany, France, Japan, England and America, which are relatively mature on consumer's right of withdrawal. standing on the perspective of comparative analysis, we mainly inspect the scope of application, exercise rules, the provisions of the relevant rights and obligations and the legal effect in the above overseas legislation, to provide some theoretical and empirical reference, which is valuable for the development of the consumer's right of withdrawal institution in our country.

Chapter 3 analyzes the institution evolution and current situation of the consumer's right of withdrawal institution in our country. After analyzing the regulations and laws in existence in detail, then make empirical research on the current situation focusing on the network shopping consumer contract, which is the major applicable field of the consumer's right of withdrawal. We analyze the

deficiency of the consumer's right of withdrawal institution in our country, including the scope of application, exercise rules, the moral hazard of consumers and related supporting mechanism, trying to offer some suggestions both in the perfection of legislation and the construction of the supporting mechanism, and hoping the further perfection in the application of the institution.

Key Words: consumer contract; right of withdrawal

厦门大学博硕士论文摘要库

引言	1
第一章 消费者撤回权制度概述	2
第一节 消费者合同的法律定位	2
第二节 消费者撤回权概念和特征	3
第三节 消费者撤回权的性质	4
一、消费者撤回权和合同解除权	5
二、消费者撤回权与合同撤销权	6
三、消费者撤回权与退货权	6
第四节 消费者撤回权的理论基础	7
一、消费者撤回权彰显了民法公私法混合性本质	7
二、消费者撤回权体现了对实质平等的追求	7
三、消费者撤回权是对合同自由原则的维护	9
第二章 消费者撤回权制度的比较法分析	11
第一节 我国的消费者撤回权制度	11
一、我国消费者撤回权制度立法前的探索性实践	11
二、我国现行消费者撤回权制度的立法规定	12
第二节 德国的消费者撤回权制度	15
一、德国消费者撤回权适用范围	15
二、德国消费者撤回权行使方式及期限	16
三、德国消费者撤回权相关权利义务	17
四、德国消费者撤回权的法律效果	17
第三节 法国的消费者撤回权制度	18
一、法国消费者撤回权适用范围	18
二、法国消费者撤回权行使方式及期限	19
三、法国消费者撤回权相关权利义务	20

四、法国消费者撤回权的法律效果	20
第四节 日本的消费者撤回权制度	20
一、日本消费者撤回权适用范围	20
二、日本消费者撤回权行使方式及期限	21
三、日本消费者撤回权相关权利义务	22
四、日本消费者撤回权的法律效果	22
第五节 英美的冷静期制度.....	22
一、英美冷静期制度适用范围	22
二、英美冷静期制度消费者权利行使方式及期限.....	23
三、英美冷静期制度相关权利义务	24
四、英美冷静期制度的法律效果	24
第三章 我国消费者撤回权制度的施行现状和完善建议.....	26
第一节 我国消费者撤回权制度施行现状概述	26
一、三大网购平台关于消费者撤回权制度的规定.....	26
二、消费者撤回权制度在适用中出现的问题.....	28
第二节 我国消费者撤回权制度的完善建议	31
一、适用范围的扩大和明确	31
二、权利行使规则的细化	33
三、消费者道德风险的防范	37
四、消费者撤回权制度配套机制的完善	38
结语.....	41
参考文献.....	42
后记.....	45

CONTENT

Preface.....1

Chapter 1 The introduction of the consumer’s right of withdrawal.....2

Subchapter 1 The legal position of the consumer contract2

Subchapter 2 The conception and the characteristics of the consumer’s right of withdrawal3

Subchapter 3 The nature of the consumer’s right of withdrawal.....4

 Section 1 consumer’s right of withdrawal and the rescission right of contract.....5

 Section 2 consumer’s right of withdrawal and the cancellation right of contract.....6

 Section3 consumer’s right of withdrawal and the consumer’s right of unthreading commodity6

Subchapter 4 The theoretical bases of consumer’s right of withdrawal7

 Section 1 consumer’s right of withdrawal reveals civil law’s mixed nature of public law and private law7

 Section 2 consumer’s right of withdrawal embodies the pursuit of substantive equality7

 Section3 consumer’s right of withdrawal maintains the principle of freedom of contract9

Chapter 2 The comparison analysis of the of consumer’s right of withdrawal institution11

Subchapter 1 consumer’s right of withdrawal in China 11

 Section 1 The exploratory Practices of the consumer’s right of withdrawal institution in China..... 11

Section 2 The legislative stipulation of the consumer's right of withdrawal institution in China.....	12
Subchapter 2 consumer's right of withdrawal in German legal system ...	15
Section 1 The application scope of the consumer's right of withdrawal in German legal system.....	15
Section 2 The exertion method and period of the consumer's right of withdrawal in German legal system.....	16
Section 3 The related rights and obligations of the consumer's right of withdrawal in German legal system.....	17
Section 4 The legal effects of the consumer's right of withdrawal in German legal system.....	17
Subchapter 3 consumer's right of withdrawal in French legal system	18
Section 1 The application scope of the consumer's right of withdrawal in French legal system.....	18
Section 2 The exertion method and period of the consumer's right of withdrawal in French legal system.....	19
Section 3 The related rights and obligations of the consumer's right of withdrawal in French legal system.....	20
Section 4 The legal effects of the consumer's right of withdrawal in French legal system.....	20
Subchapter 4 consumer's right of withdrawal in Japanese legal system..	20
Section 1 The application scope of the consumer's right of withdrawal in Japanese legal system.....	20
Section 2 The exertion method and period of the consumer's right of withdrawal in Japanese legal system	21
Section 3 The related rights and obligations of the consumer's right of withdrawal in Japanese legal system	22
Section 4 The legal effects of the consumer's right of withdrawal in Japanese legal system.....	22
Subchapter 5 The "cooling-off period" institution in the legal system of	

England and America	22
Section 1 The application scope of the “cooling-off period” institution in the legal system of England and America	22
Section 2 The exertion method and period of the “cooling-off period” institution in the legal system of England and America	23
Section 3 The related rights and obligations of the “cooling-off period” institution in the legal system of England and America.....	24
Section 4 The legal effects of the “cooling-off period” institution in the legal system of England and America.....	24
Chapter 3 The status quo and related suggestions of the consumer’s right of withdrawal institution in China.....	26
Subchapter 1 The status quo of the consumer’s right of withdrawal institution in China	26
Section 1 The policy related to consumer’s right of withdrawal on three online shopping platform	26
Section 2 The deficiencies of the consumer’s right of withdrawal institution in application.....	28
Subchapter 2 The suggestions to the consumer’s right of withdrawal institution in China	31
Section 1 the application scope needs to be expanded and clarified	33
Section 2 the exertion rules needs to be refined.....	34
Section 3 the prevention of the consumers’ moral hazard	37
Section 4 the perfection of the supporting mechanism of the consumer’s right of withdrawal institution.....	38
Conclusion	41
Bibliography	42
Acknowledgment.....	45

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引言

随着消费市场日新月异的发展和交易形式的多样化,消费者合同的订立越来越快捷化和便利化。但与此同时,在新兴交易方式下消费者合同双方主体之间在信息获取能力和交涉能力上的不平衡更为明显,由此导致了一些隐性的风险。为了避免不公平的交易结果,各国在立法上赋予消费者在特定情形下一定期限内的撤回权,形成了消费者合同中独具特色的消费者撤回权制度。

消费者撤回权在域外许多国家立法中已发展成为了一项成熟制度,本文采用的“消费者撤回权”这一称呼是引用了德国法上的名称。此外,法国、日本也形成了各自的制度体系,英国和美国也构建了类似消费者撤回权的冷静期制度,允许消费者在特殊情形中撤销先前所作出的交易决定。

我国《消费者权益保护法》(以下简称《消法》)的最新修订,将消费者撤回权制度正式引入并作出了明确的法律规定,在以网络、电视、电话、邮购等方式销售商品的消费者合同中,消费者可以在收到商品的七日内无理由退货,行使其撤回权。但根据这一法律条文,适用消费者撤回权的合同种类和范围有较大的局限性,撤回权行使规则在条文中的相关表述也语焉不详,没有明确统一的解释说明,造成了适用上的不确定和不统一,必须加以明确和细化才能使这项权利得以有效地行使。此外,仅仅一条法律规定远不足以形成一项制度体系,而从我国消费市场的现实情况来看,消费者撤回权制度的构建和完善势在必行,所以还必须通过配套机制的完善来增强制度建设。

本文立足于我国消费市场发展情况和我国相关法律法规的施行现状,放眼域外较为成熟的消费者撤回权制度的立法例,并结合对我国的实际情况的实证考察和研究,综合运用比较法分析、理论与实践分析结合的方法,对我国消费者撤回权制度的现状进行研究并对此提出相关的完善建议,以期消费者撤回权制度的进一步完善。

第一章 消费者撤回权制度概述

消费者撤回权在域外立法中是一项较为成熟的制度,本文旨在立足于我国的法律环境,探究消费者撤回权制度在我国法律体系中的适用情况和发展路径。故本章先从消费者撤回权的概念、特征和性质入手,分析其与我国民法体系中现有的其他相似权利在内涵方面的区别,以凸显制度建立的必要性。除此之外,对一项从域外引入的制度的分析,还必须对其背后的理论基础,即制度背景作必要的阐述,以解释消费者撤回权制度在我国法律体系中存在的正当性,这也是本章将重点论述的内容。

第一节 消费者合同的法律定位

在论述消费者撤回权制度之前,首先需要明晰消费者和经营者之间的消费者合同之法律定位。如果不厘清此前提性问题,关于消费者撤回权制度的探讨会陷入尴尬境地。

我国《消法》没有专门规范消费者合同的章节。关于消费者合同的法律定位,学术界有如下争论:有学者坚持民法的私法性,主张消费者合同规范应当由消费者保护法予以专门规制,其认为由于消费者合同双方主体在地位和能力上都有较大差距,所以要超越传统民法的平等性在权利义务的设置上对消费者予以倾斜性的规定。^①然而,随着我国制定民法典的呼声越发高涨,很多学者主张消费者合同具有的私法性质应当在我国立法模式上予以反映。^②更有学者直截了当地指出,若消费者的概念与民法相分离,将是民法法典化进程的缺陷,民法典中应该针对经营者和消费者间的不平等地位,设置消费者合同法律制度进行平衡规制。^③

笔者赞同后者的观点,将消费者合同在民法视阈范围内予以规制,在民法法典化背景下确认其民法性质,是消费者撤回权制度的合理基础。一方面,从法律关系来看,消费者合同具有私法性,属于典型的买卖合同,在性质上属于民事合同,始终脱离不了民法的法律环境,离不开民法中合同权利义务规则的调整和规

^①钱玉文.消费者权利变迁的时政研究[M].北京:法律出版社,2011.22.

^②杨立新,刘召成.德国民法典规定一体化消费者概念的意义及借鉴[J].法学杂志 2013,(1).17.

^③王云霞.分离与融合:民法典视阈下消费者合同的定位与规制——以网络交易合同为切入点[J].政治与法律, 2015(9):122-131.

制；至于消费者合同一定程度上体现的公法性，是由于民法的调整对象本身就是纵横交错的，^①民法的这种非纯粹私法性，即公私混合性可以对此提供解释。另外一方面，从立法技术来看，如果单独将其游离于民法体系之外，势必会导致其与合同权利义务规则体系的割裂，不利于法的安定性，也会导致民法的日益空洞化。在司法实践中，法院审理消费者合同案件时，在相关法律的适用顺序上，合同法处于优位。^②将消费者合同法律制度纳入民法典统一规定，可以避免立法的重复规定，也可以保持民法体系的完整性。所以，本文基于消费者合同的民法定位，将消费者撤回权置于民法视阈范围内予以探讨。

第二节 消费者撤回权概念和特征

关于消费者撤回权制度，各个国家和地区的域外法律制度中对此多为肯认并有所规定，且其内涵在很大程度上具有统一性，但在称谓上有所不一：英美等国称为“冷静期（cooling-off period）”规则，德国和欧盟将其称之为“消费者撤回权”，在我国学界也有“无条件退货制度”或“反悔权”的通俗表述。而本文主要以权利制度的视角对此消费者撤回权进行分析，为方便后文论述，统一采用德国法上概念表述，研究“消费者撤回权”这一项独立的权利制度。

对一个概念的界定，需要从其特征入手。纵观域外立法例，对于消费者撤回权的内涵共识都是源于下列特征：（1）主体的单方性：撤回权是消费者单方面所享有的权利，是特定情况下法律对消费者弱势地位之矫正与保护，只有消费者才能够依照特定程序行使撤回权，作为消费者合同相对方的经营者或其他主体都不享有这一权利。（2）适用范围的特定性：消费者撤回权作为一种授权性规范，必须严格限定其适用范围才能防止矫枉过正之嫌，若不加以限制很有可能危及市场经济的交易安全秩序，有损实质公平正义。域外法大多都明确规定了消费者撤回权的适用情形，将其适用范围限定在远程销售、上门销售、分时度假、分期付款等消费领域。我国《消法》也明确规定了某些特定情形才能行使消费者撤回权。

（3）权利行使的无因性。无该制度的核心特征，若消费者持有其他合理原因要求解除合同，完全可以根据既有的违约理论寻求其解除合同或将合同归为无效的

^①徐国栋.民法私法说还能维持多久[J]. 法学,2006,(5):3-17.

^②王云霞.分离与融合:民法典视阈下消费者合同的定位与规制——以网络交易合同为切入点[J]. 政治与法律,2015,(9):122-131.

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts 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.