

请百万粉丝主播带货,成交量却为0;产生退货退款,要从主播工资里扣——

直播带货“带不动”,损失该由谁来赔?

阅读提示

在刚刚过去的“双11”,直播带货创新消费场景,带动流量经济发展。由于所涉主体复杂,各方就直播带货如何分担商业风险产生的分歧时有发生。专家建议细化直播合同条款,明确权责义务,同时建立直播行业评级与信用机制。

本报记者 陈丹丹

主播带货期间产生的退货退款,被公司要求从其工资中扣除。直播带货的商业风险,能否转嫁给劳动者?

合作直播带货的台前与幕后商家,因“带剩的货算谁的”产生合同纠纷。货物滞销风险谁承担?

在刚刚过去的“双11”,直播带货创新消费场景,带动流量经济发展。近日发布的《直播电商行业高质量发展报告(2023-2024年度)》蓝皮书显示,当前我国电子商务行业整体从业人数已超7000万人。由于直播产业链条中“人”(主播、消费者、服务机构等)、“货”(标的物)、“场”(各类直播平台)等环节不断互动循环,“线上线下”及“台前幕后”主体多样,直播行业中的各类问题不断涌现。

由于所涉主体复杂,各方就直播带货如何分担商业风险产生的分歧时有发生。对此,专家建议细化直播合同条款,明确产品推广效果评判标准、带货收益分配方式、商品质量责任义务等,建立直播行业评级与信用机制。

谁来承担商业风险与损失

花2.5万元请百万粉丝主播直播带货,成交量却为0?商家已经支付的带货费用,还能退还吗?

2023年1月,山竹公司与白禾公司签订协议,约定由白禾公司提供粉丝量为100万~500万的主播,为山竹公司开展5场直播带货,目标销售额为42万元,合作对接费2.5万元。协议显示,如果白禾公司未能按约完成销售目标,则须退还上述合作对接费。

然而,白禾公司安排主播为山竹公司的产品进行3场直播带货后,直播成交金额竟为0元。因双方就是否退还合作对接费无法

达成一致,山竹公司遂诉至江苏省徐州市泉山区人民法院,要求解除协议,主张白禾公司返还全部合作对接费。法院判决白禾公司违约,须退还2.5万元合作对接费。

记者梳理发现,在直播带货的商业风险分担及损失承担相关案例中,“主播是否应当承担相应责任”是另一争议焦点。主播刘某自2020年2月在某公司开设的电商平台账户进行直播带货,劳务报酬由“出场费”加上“直播出货量结算的提成”计算,按月支付。刘某每天按照公司提供的排班表自行上网直播销售,产品价格由公司确定,其直播使用的工作室以及工具均由公司提供。同年7月,为追索公司结欠的工资,刘某申请劳动仲裁,请求确认其与公司之间存在劳动关系,获得支持。公司不服,向江苏省苏州市中级人民法院提起诉讼。

该案审理期间,案涉公司称,刘某与其并不构成劳动关系,而是民事合作关系,且刘某直播期间产生的退货退款应从其工资中予以扣除。对此,法院并未予以支持。

关系认定及合同约定成关键

判定直播带货的商业风险和损失如何分担,“劳动关系是否成立”及“合同条款如何约定”通常是两个重要判定要素。

“法律责任划分不清以及合作协议模糊,是直播纠纷产生的重要原因。”中国劳动关系学院副教授范丽娜认为,直播带货突破了传统的法律关系,而现有法律对于直播推介服

务或直播推介者的权责规定尚不明确,导致责任义务划分困难。

在上述主播刘某一案中,苏州市中级人民法院审理认为,刘某在工作过程中听从公司安排,接受公司日常管理,双方之间具有人身依附关系,故符合劳动关系成立要件,公司须支付刘某欠结工资。

对于是否应将退货退款从主播工资中扣除,没有证据表明双方曾就此明确约定,且公司此前在提成工资计算方法上亦未做相应扣除,故法院并未支持公司主张。

“假设确有退货退款不计算提成工资基数的条件设定与惯常做法,也需分析退货退款发生的原因应归结于公司产品质量,还是主播的工作失误等。”该案主审法官指出,依据我国劳动法规定,用人单位的商业风险不能转嫁给劳动者,因此退货退款不宜径行从劳动者的劳动报酬中扣除。

北京大学法学院教授薛军表示,主播是否承担直播退货退款,要依据双方合同约定判定,“在直播带货所涉合同中,各方应对抗位费、风险分担模式、违约赔付方式等进行明确,这是权利义务划分的前提与关键”。

若合同条款中出现约定不明的“包销承诺”,实际直播中货品却没卖完,剩下的货算谁的?上海市第二中级人民法院今年5月披露了一起直播纠纷案,该案中,在直播带货时“承诺包销”的贸易公司被判定支付未售出的存货货款。

“应在合同约定内容的基础上,综合考虑交易磋商过程、履行事实,以及双方的成本、风

险及收益大小等因素,对合同约定内容作出准确、合理的法律解释。”该案法官王曦指出,需对合同进行必要的漏洞填补,以确定包括但不限于货物滞销风险等的责任承担。

细化合同并建立评级与信用机制

范丽娜建议,为合理分担直播带货商业风险,避免合同履行中产生争议,在签订相关协议时应注意细化合同条款,并由主管部门推动建立直播行业评级与信用机制。

“合同中需明确双方权利义务,包括主播的直播内容、时间、频次,以及商家提供商品的质量、售后服务内容等。”范丽娜进一步指出,应当明确产品推广效果的评判标准,界定带货收益的分配方式,规定商品质量责任,“同时需要约定合同的解除条件,如一方严重违约或不可抗力导致合同无法继续履行时的解除方式及后果。”

当前,直播监管逐步从事中监管、事后处罚,转向事前预防,相关机制日益完善。今年8月,北京市市场监督管理局发布《北京市直播带货合规指引》,提出直播带货平台经营者应当建立对严重违法违规行为处理结果的公示机制,对直播带货直播间运营者严重违法违规行为采取处置措施的,以适当方式公示处置结果。

“最重要的是打破信息不对称。”薛军表示,各方可以联合构建直播行业评级与信用机制,由第三方机构参与评估主播或直播机构带货能力,并结合过往带货业绩、违法违规记录等指标建立信用评价体系。

“平台应建立商家、主播信用评价奖惩等信用管理体系,完善商品和服务交易信息保存制度,依法保存网络直播营销交易相关内容。此外,应对违法违规的直播带货直播间运营者实施信用惩戒,强化其合规守信意识,将信用评价机制以适当方式进行公示。”范丽娜说。

北京知产法院加大侵权违法惩治力度

在16起案件中适用惩罚性赔偿,最高判赔7056万元

本报讯(记者卢越)11月6日,北京知识产权法院发布十年审判工作白皮书(以下简称《白皮书》)。2014年11月6日,北京知识产权法院正式挂牌履职,10年来该院受理案件超20万件,加大知识产权侵权违法行为惩治力度,在16起案件中适用惩罚性赔偿,最高判赔金额达7056万元。

北京知识产权法院立足知识产权专业审判职能,严格审慎适用惩罚性赔偿。惩罚性赔偿制度在知识产权领域全面建立以来,北京知识产权法院共在16起案件中适用惩罚性赔偿,平均判赔金额1230.8万元,最高判赔金额达7056万元,有效遏制侵权,激励创新。

在“鄂尔多斯”商标侵权案中,法院清晰阐明惩罚性赔偿适用规则,获评最高人民法院侵害知识产权民事案件适用惩罚性赔偿典型案例。在“香奈儿”商标侵权案中,顶格适用五倍惩罚性赔偿倍数,让侵权者付出更重代价,以严格公正司法树立鲜明导向。

在依法积极采取临时性保护措施方面,北京知识产权法院充分发挥行为保全、财产保全、证据保全制度效能,坚持及时保护与稳妥保护原则,正确审查当事人的行为保全申请,实现及时保护和稳妥保护的效果。

在“中国好声音”诉前行为保全案中,法院充分考虑被告行为侵权可能性以及权利人合法权益遭受难以弥补损害的紧迫程度,及时发布禁令,有效维护了权利人的利益。在“古建筑彩绘制作”专利侵权案中,积极与国家文物局沟通证据保全事宜,进入全国重点文物保护单位及时审慎固定证据,减轻权利人举证负担,有效保护创新者的合法权益。

此外,北京知识产权法院依法严厉打击不诚信行为。该院严格落实《中共中央国务院关于促进民营经济发展壮大的意见》中提出的“严厉打击恶意抢注商标等违法行为,为促进民营经济发展壮大保驾护航”的要求,依法规制商标恶意注册,发布规制商标恶意注册典型案例,将诚实信用原则作为判断商标注册、使用和保护是否合法正当的重要因素,积极维护商标注册秩序和市场竞争秩序。在“家家JIAJIA及图”商标权撤销复审行政案中,就商标权人提交伪造行为开出首例伪造罚单,严厉打击不诚信诉讼行为。

工伤职工主张职业病侵权赔偿获支持

法院指出,职业病劳动者可索赔工伤保险与民事赔偿差额部分

本报讯(记者刘友婷)劳动者被确诊为职业病并认定为工伤,获工伤保险赔偿后能否向单位主张人身损害赔偿,弥补超出工伤保险待遇外的损失呢?近日,广东省珠海市中级人民法院公布一则案例,工伤职工龚强(化名)获工伤保险赔偿后将公司诉至法院,主张公司对其所患职业病承担人身侵权赔偿责任,其诉求得到法院支持。

记者了解到,龚强自2002年起入职珠海市某管桩公司,从事搅拌控制工作,在工作中接触粉尘。2021年,他被诊断为尘肺病,人社局认定为工伤。获工伤保险赔偿后,龚强将公司诉至珠海市斗门区人民法院,主张公司对其所患职业病承担人身侵权赔偿责任,要求公司向其支付残疾赔偿金、被扶养人生活费、精神损害抚慰金等合计74万余元。

斗门法院一审判决该公司对龚强所患职业病负全部责任,判令其向该职工支付残疾赔偿金差额、被扶养人生活费、精神损害抚慰金等合计47万余元。公司不服,上诉至珠海市中级人民法院。公司认为,其已履行职业病防治义务,不应对其所患职业病承担人身侵权赔偿责任,要求公司向其支付残疾赔偿金、被扶养人生活费、精神损害抚慰金等项目已被工伤保险待遇覆盖,职工已获相应赔偿,因同一损害获得重复赔偿有违损失“填平”原则。

珠海中院经审理认为,该公司所提交证据不能证明其在日常生产中已严格落实职业病防治管理措施,亦未能举证证明龚强在劳动过程中有疏于防范等情形,公司应对龚强所患职业病负全部责任。

根据法律规定,罹患职业病的病人在享有工伤保险待遇不足以填补其人身损害造成的经济损失时,有权向用人单位提出侵权损害赔偿要求。法院认为,本案中,龚强因患职业病而遭受的人身伤害损失,未能通过工伤保险待遇得到填平,有权就人身损害赔偿与工伤保险待遇的差额部分主张权利。珠海中院二审驳回上诉,维持原判。

“相较于一般工伤,职业病所带来的长期潜在危害更加严重且隐蔽。劳动者患上职业病后,除了面临健康风险外,还可能因失去劳动能力而陷入生活困境。”珠海中院法官管文超表示,在这种情况下,单纯依靠工伤保险待遇难以完全弥补劳动者的损失。从保障劳动者合法权益的角度出发,我国法律将人身损害赔偿作为工伤保险的补充,职业病劳动者可就工伤保险与民事赔偿的差额部分主张赔偿。

管文超提醒,用人单位要严格落实职业卫生标准,定期对工作场所进行职业病危害因素检测,对劳动者进行职业卫生培训,指导劳动者正确使用职业病防护设备等,从源头上减少职业病的发生,保障劳动者的身体健康和生命安全。

“稻田里的巡回审判”

11月8日,重庆法院“稻田里的巡回审判”研学实践基地在“中国传统古村落”云阳县凤鸣镇黎明村建成开放。当天,来自社会各界的干部群众、老师学生及相关人士300余人走进基地参观,凤鸣中学、黄龙中学学生代表在基地现场,以“模拟法庭”方式复盘了一堂民事赔偿案件的开庭审理。

重庆法院以“稻田里的巡回审判”为基础,在黎明古村建设“农文旅融合+法治”研学实践基地,通过观摩、体验、实践,更加务实开展全社会公民普法教育和青少年大思政校外课堂建设。这里还可以便捷组织“模拟法庭”,进行人民调解组织和人民调解员专业培训。

饶国君摄/视觉中国



青岛市总工会助外来务工者讨薪,“跑”出工会维权加速度

接到来电求助后4小时化解矛盾纠纷

本报讯(记者张婧 通讯员周品)从接到劳动者来电求助反映欠薪问题,到多方协调完成调解,青岛市总工会4小时成功化解矛盾纠纷,维护了劳动者的合法权益。这是记者近日从青岛市总工会获悉的。

10月15日下午5点,青岛外来务工人员项某拨打12351热线求助,称其2024年7月7日至10月13日期间受雇于包工头牛某,在青岛市某项目从事木工工作,被拖欠

欠劳动报酬约3万元,有类似情况的工人500余人。

来电职工情绪激动,且本案涉及人员众多。为此,青岛市总工会决定提级办理,立即启动热线预警机制,连夜组织涉事属地西海岸新区总工会调查核实情况。通过调查了解得知,由于包工头未支付项目工程款,目前工人基本生活费、住宿费暂由包工头牛某垫付,但劳动报酬确实无力解决。

随后,青岛市总工作人员紧急与总包公司某建企取得联系,表达了工人诉求并告之拖欠劳动报酬可能引发的严重后果,该企业负责人表示将尽快与相关方取得联系,安排发放工人工资。调解过程中,工会工作人员积极安抚诉求人情绪,随时告知其协调进展过程,让诉求人感受到信任与希望。至21时19分,诉求人项某终于心结打开,情绪平复,表示愿意耐心等待工会的协调结果。

配网带电作业 提升智能水平

近日,国网河北故城县供电公司首次采用带电作业机器人在10千伏李线路进行不停电安装接地环作业,标志着故城配网不停电作业向配网智能化领域迈出了重要一步。传统不停电作业,一项工作至少需要5名作业人员,带电机器人可大幅降低人力成本,减轻工作人员劳动强度,规避安全风险。同时,机器人还可适用于零下20℃到零上50℃的户外环境,作业负载达20公斤。采用的高清机器视觉作为感知核心,突破了传统同类型机器人的雷达引导伺服控制模式,效率高且抗干扰能力强,可实现对作业对象的高精度识别和定位。

配网带电作业机器人的成功应用,不仅有效减轻了带电作业人员的劳动强度和安全风险,也为电力行业的高质量发展注入了新的活力。未来,该公司将积极探索优化带电作业机器人操作技术,持续拓展机器人在农配网施工、消缺等多场景中的运用,大力提升配网运检装备的智能化水平。

(张一鸣 卢彦辉)

优化政策举措 打造适老服务

近年来,浙江省宁波市镇海区人民法院为更好维护老年群体的合法权益,多措并举打造多项“适老”诉讼服务,及时帮助有需要的老年人解决诉讼过程中遇到的实际困难和问题,让他们切实感受到司法服务的温暖。

设立“老年人服务窗口”,为老年人提供更为便捷的诉讼服务。老年人服务窗口标识醒目,让不善于或者不会使用智能手机的老年群体,能够摆脱“数字鸿沟”带来的隔阂,更加方便参与诉讼。开通老年人法律援助绿色通道。与司法局合作,对需要法律咨询的老年人实行“优先接待、优先受理、优先指派”,为老年人急难愁盼的法律问题提供精准高效的法律解决方案,让他们在法律维权过程中感受到更多的温暖和关怀。

镇海区人民法院不断完善“适老”诉讼服务。对老年人参加诉讼采取全流程“陪同”,视情况开展上门服务、上门调解、上门做笔录等工作。2024年以来,镇海区人民法院共上门服务老年人提供诉讼服务20余次。

(金真法)

强化自主巡检 保障安全供电

近日,国网河北沧州市渤海新区供电公司员工运用无人机自主巡检,对化工园区高危及重要用户线路进行巡视。

无人机自主沿着线路方向及航线进行巡检,配电线路的实时状况清晰地显示在屏幕上,巡视人员仔细检查。无人机还可通过自动调整角度,精确控制相机焦距,拍摄线路关键部位的高清图像。通过无人机360度的巡视视角定点拍照以及自带红外测温镜头测温,能够全面检查线路设备及通道状况,迅速获取高分辨率影像,准确“诊断”线路隐患和缺陷,与人工手动飞检对比,效率提升70%以上,为高危及重要用户线路运维保障提供了有力支撑。

今年以来,渤海新区供电公司积极应用推广无人机自主巡检技术,显著提高了对化工园区高危及重要用户线路及复杂地形的巡检能力,故障率同比降低了75%。下一步,该公司将继续大力推进无人机自主巡检模式,强化无人机人才队伍建设,力争早日实现无人机自主巡检全覆盖。

(田浩 吕林飞)

发展现代农业 助力乡村振兴

贵州省仁怀市高坪镇采取“人大代表+支部+企业+农户”的发展模式,在助力“高粱+蔬菜”产业、助推农业生产高质量发展等方面精准发力,助力农业现代化发展。

走进高坪镇高坪社区高标准农田,一茬茬豌豆苗长出嫩绿的芽尖,农户们穿梭在田间娴熟地采摘豌豆尖。“镇里发了豌豆种子,请了专家指导,还找好了销路,豌豆尖从播种到出售都有保障。”高坪社区农户姚伟说。近年来,高坪镇把闲置的4000余亩土地资源利用起来,引导群众在秋冬季发展豌豆尖、油菜等产业,并组织人大代表通过播种管护指导、联系商家定向收购的方式,实现多种“一季”蔬菜,多获“一季”收成,进一步提高了土地利用率为群众增收“加码”。在让农户增产的同时,村集体经济也有了新的增长点。“高坪社区利用空闲田规划种植豌豆尖1500亩,覆盖群众2300余人,为村集体经济增收6万余元。”高坪社区党(总)支部书记田绍飞介绍道。

(余晓琴)