



# 宿迁中院缘何改判支持“知假买假”

## 解密一起诉求十倍惩罚性赔偿案的细节及幕后故事

□ 本报记者 丁国锋

近日,一则“宿迁中院二审改判十倍惩罚性赔偿,支持‘知假买假’行为”的新闻引发热议。

该案中,原告陈刚以网购的所谓进口“男士滋补品”属于非法产品为由,诉至法院要求被告厂家支付销售款十倍的惩罚性赔偿。一审法院以原告疑似职业打假人,“知假买假”,判决解除网购合同、被告退还货款、原告退还“滋补品”。

陈刚不服上诉至江苏省宿迁市中级人民法院,二审法院改判认为,“即使知假买假,食品购买人仍可主张十倍赔偿”,支持其诉求。

一审法院为何不支持十倍惩罚性赔偿?二审法院又为何改判?原告网购的“男士滋补品”又是什么东西?《法治日报》记者深入采访一二审法院,揭开不为人知的案件细节及幕后故事。

### 为牟利购买涉案产品 一审不支持十倍赔偿

事情还要从2020年3月说起。

原告陈刚从安徽誉冠生物科技有限公司在网络平台上开设的“永源泰旗舰店”购买了一批“男士滋补品”,包括“一级卡宾达树皮正宗非洲kuba安哥拉正品男性滋补茶250g”(以下简称卡宾达树皮)8件,以及“【钻石黑玛卡】6A正品秘鲁黑玛卡干果玛咖切片泡酒茶500g”(以下简称玛卡)8件,共支付货款8632元。

原告收到货物后发现,卡宾达树皮包装盒上面有生产厂家信息,玛卡上无任何产品信息,询问旗舰店客服人员得到回复“标签可能忘贴了”。

在沟通如何食用过程中,客服人员说,除泡茶、泡酒外没有其他食用方法。随后,原告根据客服人员指引添加了店长微信,店长在微信中介绍称,玛卡可以泡水、泡酒、煲汤、磨粉服用等,卡宾达树皮可以泡水、煮水、泡酒,并介绍了每次的用量、烹制方法及时间。

原告怀疑涉案产品为三无产品,诉至江苏省沭阳县人民法院,请求解除与被告誉冠公司之间的买卖合同、退还货款8632元并支付按照货物价款十倍计算的赔偿款86320元。

沭阳县法院受理该案后,先后两次公开开庭审理。

审理期间,原告提出,案涉产品存在众多违法行为,存在食品安全隐患,且通过查询相关法律法规及咨询得知,玛卡(干果)和卡宾达树皮在我国不能作为食品食用,产品包装上没有保健食品批准文号。

此外,经查询《既是食品又是药品的物品名单》《有关新食品原料、普通食品名单汇总》和《中华人民共和国药典2015年版》,均没有结果。原告认为案涉产品既不属于新食品原料,也不属于药食同源物品,在我国也没有传统

● 一审法院以原告疑似职业打假人、“知假买假”,判决解除网购合同、被告退还货款、原告退还“滋补品”,对其十倍惩罚性赔偿的诉求不予支持;二审法院改判认为,“即使知假买假,食品购买人仍可主张十倍赔偿”,支持其诉求。

● 职业打假人虽然主观上存在获得惩罚性赔偿以谋取个人利益的目的,但是从其行为的社会效果看,有利于遏制制售不安全食品的行为,维护诚信经营者的利益,有利于维护公平交易和竞争秩序,进而维护食品安全。

● 二审合议庭一致认为,应从维护食品安全的角度出发,对个人维权行为,包括“知假买假”、职业打假,应态度鲜明地予以肯定性评价,而不宜纠缠于“是否为了生活消费需要而购买”“是否知假买假”“是否职业打假”等话题。

食用习惯,不能作为食品原料食用。

原告还举证证明,案涉产品包装上没有任何检验检疫合格证明,被告也未能提供证据证明经检验检疫合格,是没有经过报关和入境检验检疫的非法产品。且海关总署发布的《2019年10月未准入境的食品化妆品信息》中,明确显示玛卡是我国未准入境的食品。

被告誉冠公司则辩称,案涉产品是农业种植的黑玛卡果实(玛咖)及卡宾达树皮,经过晾晒、干燥包装制成的黑玛卡干果(玛咖)及卡宾达树皮,其过程并未改变玛卡及卡宾达树皮的基本自然性状和化学性质,属于“可以食用的农业初级产品”,不应适用食品安全法及相关司法解释的规定。且被告已经履行了进货查验义务,并非明知产品违反食品安全标准,不应承担十倍赔偿。

一审法院认为,誉冠公司将案涉产品作为可供食用的农产品进行市场销售,应当遵守食品安全法的规定。2011年5月原卫生部发布《关于批准玛咖粉作为新资源食品的公告》载明,根据食品安全法和新资源食品管理办法的规定,批准玛咖粉作为新资源食品。2016年12月,食品安全标准和检测评估司发布《有关新食品原料、普通食品名单汇总》,列明了玛咖粉,未列明玛咖及卡宾达树皮。

审理过程中,一审法院查明,原告分别在江苏省南京市鼓楼区人民法院、玄武区人民

法院等有4个类似案件正在审理或已结案。

因此,一审法院在判决中支持了原告大部分诉求,但认为原告在短期内多次向不同销售者购买相同或类似商品,以相同理由起诉要求退还货款及价款十倍的惩罚性赔偿,其购买行为显然并非为生活消费需要,而是出于牟利目的,据此认定原告系以牟利为目的而购买案涉产品,对其起诉要求的十倍惩罚性赔偿不予支持。

### 肯定职业打假人作用 二审改判惩罚性赔偿

陈刚上诉后,宿迁中院开庭审理,对一审法院认定的事实予以确认,改判支持陈刚要求誉冠公司按照货款十倍金额向其赔偿86320元的诉求,同时鉴于涉案食品不符合食品安全标准,为防止再流入市场,判决要求直接予以收缴销毁。

据了解,案涉产品卡宾达树皮,截至案件二审判决誉冠公司仍未提供检验检疫合格证明,且法院依然无法通过誉冠公司举证证明“黑玛卡干果切片”具有合法进货来源,既不能证明安全食品,也不能证明其作为食品经营者履行了进货查验义务。

二审法院在判决中认为,誉冠公司作为具有一定专业知识的经营者,显然比普通消费者更具有辨别能力,其不知道所售商品不符合食品安全标准的主张不能成立。

针对誉冠公司认为“陈刚是基于索赔目的购买案涉食品,并非消费者,无权主张惩罚性赔偿”的答辩意见,二审法院认为:食品安全法规定惩罚性赔偿的目的在于通过加重生产者、经营者的赔偿责任,提升维权积极性,净化食品市场,维护食品安全,保护人民群众生命安全和身体健康,仅以“是否为了生活消费需要”为判断标准,将知假买假者或职业打假人排除在维权主体之外,不符合立法原意,该观点不应采纳。

二审法院认为,食品安全法关于“消费者”的表述主要是相对于生产者、经营者而言,只要购买商品并非为了生产、经营用途,都应界定为消费者。至于购买商品的目的,是自用、赠与他人,或是为了索赔,均不影响消费性质的认定。

二审法院还认为,仅从是否具有一定的专业维权知识,是否存在多次购买行为,购买是否超过“合理”数量的角度界定是否为消费者,本身缺乏确定的或者可以量化的标准,以此界定消费者身份和消费行为具有一定的主观性和随意性,较为牵强,有失严谨。

“从价值衡量角度出发,维护食品安全就是维护社会公共利益,具有优先性,应予以肯定和支持。职业打假人主观上存在获得惩罚性赔偿以谋取个人利益的目的,但是从其行为的社会效果看,有利于遏制制售不安全食品的行为,制裁不法生产者、经营者并维护诚信经营者的利益,有利于维护公平交易和竞争秩序,进而维护食品安全。”

该案审判长、宿迁中院副院长周辉分析说。

“立法机关在食品安全法中建立惩罚性赔偿机制,严厉制裁假冒伪劣食品的生产者、经营者,维护食品安全,提升人民群众对食品安全的信心。在此背景下,个人维权与相关部门执法相结合,更有助于构建维护食品安全的双驱动机制,消除食品市场治理的盲区。”该案承办人朱庚介绍,合议庭一致认为,应从维护食品安全的角度出发,对个人维权行为,包括“知假买假”、职业打假,应态度鲜明地予以肯定性评价,而不应纠缠于“是否为了生活消费需要而购买”“是否知假买假”“是否职业打假”等话题。

### 网上吹嘘其神奇功效 揭开玛卡神秘面纱

那么,案涉“男士滋补品”到底是什么东西呢?

记者在网搜索“卡宾达树皮”,在各类“百科”网页上都有详细介绍,包括:“卡宾达树皮是一种α肾上腺素受体阻滞剂”“据研究表明,卡宾达树皮具有较广泛的药理作用,其中药理作用最为明显的是用于治疗男性性功能障碍”“卡宾达树皮在世界范围已经取得了决定性的认可”。

网上还充斥着大量相关图片,网页、软文。甚至还有不少网络问诊的医生,解答咨询时吹嘘其神奇功效。记者随机点开一个名为“紫一商城”的网页看到,250g包装的卡宾达树皮网售价格为168元,用法为煮水、泡茶、泡酒、炖汤,同时还在网页中提醒该产品属于“初级农产品”,严格执行农产品质量安全法,又称“该农产品不改变性状,不添加任何东西,不当保健品和普通食品销售,因此该农产品没有生产许可证号和执行标准号”。

网上的评论中,既有不少网友效果很好,又有很多网友指出存在虚假宣传,完全没有所谓的功效。

“网上资料说α肾上腺素受体阻滞剂有壮阳作用,但树皮中包含多少有效成分?泡水喝了能否被人体正常吸收?目前还无法全面了解。”一位医务人员告诉记者,网络广告中“治疗男性性功能障碍”,但涉及药品广告要经过省级广告审查机关批准;反过来推测,如果真有如此神奇的作用,那么国内专家和制药厂商为何至今没有进行研究并推出正规产品上市呢?

南京农业大学副教授李新华向记者介绍,卡宾达树皮多产于非洲西海岸的热带地区。虽然国内已有关于卡宾达树皮化学成分的研究,但是有关研究工作并未说明其树皮来源及其种类特征的鉴定标准,也没有说明卡宾达树皮化学成分的生活活性功能。此外,目前国内尚未见到关于卡宾达树皮形态特征、质地、结构组成以及药理学鉴定标准的权威资料,因此对于市场上各类所谓“卡宾达树皮”都难以确定其真伪。

漫画/李晓军

□ 本报记者 韩丹东  
□ 本报实习生 杨蕊嘉

“求好运”“求高考成功”“求感情顺利”……越来越多的年轻人近年来迷上了星座解析、塔罗牌等网络占卜,而一次占卜费用并不低:收费标准依据时长、占卜内容而定,比如恋爱占卜收费每小时数百元乃至上千元。

由于学习或工作节奏快、压力大,年轻人选择用网络占卜进行解压本来无可厚非,但一些“有心人”盯上了这个市场,要么诱导消费者购买“水晶”“朱砂”等“辟邪产品”从中收取不菲的费用,要么泄露消费者的个人隐私实施诈骗等违法犯罪。

近日,《法治日报》记者对网络占卜进行调查发现,命理玄学成为一些“网络占卜师”的骗术花招。对此,受访专家认为,无论是线下占卜还是网络占卜,都具有“封建迷信”的属性,提醒消费者擦亮双眼莫要上当。

### 情感学业占卜量大 收费标准设置随意

“遇事占一下”日渐成为年轻人的一种娱乐生活方式,每逢考试、新年等时间节点都会迎来网络占卜热潮。

公开资料显示,星座占卜受众群体呈年轻化趋势,以近日“出圈”的星座情感占卜博主陶白白为例,其短视频平台上近两千万粉丝中,超过半数为18岁至24岁的年轻人,其中女性群体占比87%。

记者调查发现,学业、情感、工作等成为年轻人热衷于占卜的主要内容,“网络占卜师”的收费标准不一。

一位拥有32.2万粉丝的博主@网友Trot在某网络平台上为粉丝提供三档占卜服务:第一种是免费学业占卜,可免费为学生提供学习状况检测,每月有固定免费名额;第二种是单个具体问题90元/个,每月40个名额;第三种是微信语音占卜300元/小时,需要视情况预约,但未成年人除外。

记者注意到,这名博主称由于工作量太大,已于8月3日停止提供前两种占卜服务。有粉丝称,自己从今年4月至5月一直在预约该博主为其占卜考研择校问题,但都没有预约成功。

一位拥有46.6万粉丝的博主@龙女塔罗的收费标准则高达2000元/小时。尽管费用高昂,但其预约档期已经排至一个月后。网络占卜的风靡让不少“学生党”也嗅到了商机,跃跃欲试。北京大兴区某学校学生于虹(化名)做“转运物”代理,经营“占卜小屋”已经有一段时间了,她告诉记者,自己是一名年近30岁的事业型女性,身份为顾客占卜,顾客多为女性,年龄在20岁至35岁之间,有大学生也有已婚女性。

于虹在“占卜小屋”里售卖水晶等“转运”物品,价格为100元至1000元不等。“一般流程是,先在一些App上通过免费占卜,分享学习资料等手段引流,然后向他们推荐水晶。”

“网络占卜”罗令和于虹一样,也是一名在校大学生,不过他没有店铺,而是通过直播平台宣传自己,再通过语音、电话或视频给人占卜。罗令的一个问题占60元,一个方面的系列问题占卜一次140元,恋爱方面的占卜一次300元。

### “转运物”转不了命运 命理玄学套路多多

对于网络占卜爱好者来说,他们购买占卜服务时是怎样一种心理?占卜结果究竟能否实现他们的预期?

家住北京市的甄珍近来感情不顺,刚和男朋友分了手。为了“转运”,她从一位占卜微商处花288元购买了一串“转运粉水晶”。卖家称,该水晶手链可助其减肥,“带来桃花”。为了遇见新恋情,甄珍花了一年时间进行减肥,但最后减肥收效不大,也没有遇到新的恋情。

正在北京读研的关黎习惯“网络占卜”寻求心理安慰。占卜研究生时,她经常找一些互动型的占卜视频来看,“占卜师说的结果都挺美好的,但我的占卜结果并不准确,考上研究生还是靠自己的努力”。

记者注意到,对于网络占卜,不少年轻人的想法和关黎一样,只当做是一种心理安慰,但即便如此他们仍然趋之若鹜,原因为何?本报记者 颜爱勇 本报通讯员 赵晓华 摄

中国传媒大学文化产业管理学院法律系主任郑宁分析,年轻人学业、工作压力大,社会阅历欠缺,对未来的不确定性加大,需要找到解压空间,而网络占卜具有心理暗示功能,能让人获得一定程度的压力纾解。同时,占卜本身存在“幸存者偏差”,结果准确时会被无限放大,结果不准确时则被人们忽视或找借口搪塞。

值得注意的是,为年轻人占卜提供解压服务本来可以理解,但有些人却盯上了这个市场,使用不同的话术,打着“科技”的旗号,如使用人工智能、人脸识别等高科技相面、看手相等骗取钱财。

# 网络占卜「剧透」人生可信吗

## 记者调查占卜算命忽悠式敛财套路

有业内人士向记者透露,“占卜师”一开始都是表演,慢慢就有了信徒。信徒不断地向身边人推广,随后便有人慕名而来。“信则有,其实就是一个话术与几率问题,有人来算命,占卜师一般会都会算一下这个人的基本信息,最常见的是算父母和家庭,通过一些模棱两可的话,从他的反应中套出真实情况”。

“比如,推测兄弟姐妹有几人,一般会用‘桃园三结义,独出梅一枝’这句话。如果是独生子,大师可以说圆话说,你命里有兄弟,不过你命官高,只留下你一个,正好应了独出梅一枝,算对了;如果是兄弟俩,大师可以这样说,你命中本来有兄弟,因为什么原因而克掉一个,剩俩了,桃园三结义,去掉梅一枝,三减一,不正应了二吗?还是算对了;要有兄弟,直接就是桃园三结义,错了;要是四个,三结义加梅一枝,三加一,四个,又算对了。”这位业内人士说忍不住笑了起来。

记者调查发现,还有人打着“网络占卜”的幌子,诱导消费者付款却不提供占卜服务。在一款占卜App的评论下方,有用户表示,“付了280元但是没人理”“付了钱没人回,客服联系不到人”。目前,这款软件仍然在各大应用商店。由于这款App使用者损失的金额小,所以即使发现自己被骗了也选择不了了之。

更有甚者,随着科技发展,有不法分子通过网络占卜想出许多“新花样”,对消费者进行洗脑,让消费者认为占卜掏钱是自愿行为,而不是被欺骗。

今年4月,深圳一家以塔罗牌占卜为名实施诈骗的商铺被警方查处。该店铺以塔罗牌占卜为名,提供“占卜”“沟通阴阳”等花样繁多的服务,“占卜师”将东西方神话糅合在一起形成自己的一套理论,以帮助“偿还阴债”等理由,诱导顾客购买“水晶”“朱砂”“辟邪”,收取上万元费用。价目表上各类服务价格不等,如“了解自己的气场”699元,“力量金字塔”739元,“能量疗愈”1389元等。直至被警方查处,仍有部分被害人认为是自己自愿转账付款不是诈骗。

除了诱导消费者购物外,还有“网络占卜师”涉嫌泄露消费者的个人信息。上述业内人士告诉记者,有些“网络占卜师”会要求顾客在网上填写真实姓名、生日、手机号码、身份证号码等,而设计类似网页的目的通常都不简单,多数存在后台服务器,点开网页并写下全名后,机主的姓名和微信号将在数据库中关联。数据库不断积累,各种广告和中小帖子将被不断地发送到所有者的手机上,一些不法分子甚至可以使用所有者的个人信息进行诈骗和其他违法犯罪活动。

### 虚构事实诱导占卜 金额达标涉嫌诈骗

在河北李景玉律师事务所律师王学山看来,网络占卜具有“封建迷信”的属性。若“占卜师”以各类理由诱导顾客购买所谓的“水晶”“朱砂”等“转运物”来辟邪,动辄收取消费者上万元费用,已经涉嫌价格违法行为了。

他指出,单纯的占卜收费不完全等同于骗钱,也往往不构成诈骗,但一些占卜从表面上看是双方当事人的自愿行为,主观上却是“占卜师”虚构事实,恶意夸大效果和功能,客观上采取欺诈方式,比如以洗脑、编造他人好评等方法骗取财物,就会构成诈骗罪。

“只需抽几张牌就可以算事业、算命运,使用‘超自然力量’来‘预测未来’等行为就属于恶意夸大和编造事实。如果‘占卜师’虚构事实,使消费者陷入错误的认识,进而受误导而支付了相关费用,且支付金额达到诈骗罪立案标准,则涉嫌构成诈骗罪。”王学山说。

根据刑法规定,诈骗罪是指以非法占有为目的,用虚构事实或者隐瞒真相的方法,骗取数额较大的公私财物的行为。据《最高人民法院、最高人民检察院关于办理诈骗刑事案件具体应用法律若干问题的解释》规定,诈骗公私财物价值三千元至一万元以上、三万元至十万元以上、五十万元以上的,应当分别认定为刑法第二百六十六条规定的“数额较大”“数额巨大”“数额特别巨大”。

“若遭遇玄学诈骗,消费者应保存好聊天记录,转账记录等证据。诈骗财物价值超过3000元的,就可以向公安机关报案。”郑宁说。

针对网络占卜乱象,为了防止消费者陷入网络占卜骗局,郑宁建议,首先,多部门应加强联合执法,形成合力,加强整治;其次,加强对公众的教育引导,倡导科学精神,注重对年轻人的心理疏导,提供专业心理咨询,帮助他们树立正确的三观;最后,互联网平台要切实履行主体责任,对违法行为进行查处,及时报告。

# 多地公安民警一线战“疫”



▲ 近日,甘肃省兰州市公安局紧急动员全市公安民警投入疫情防控工作。为此,城关分局派出由100名党员民警组成的“党员先锋队”,配合精准管控,强化值守勤务。本报记者 赵志锋 本报通讯员 金万贵 摄



▲ 近日,内蒙古自治区阿拉善左旗开展全民核酸检测,阿拉善左旗公安局组织警力坚守在26个核酸检测点,协助完成核酸检测工作。本报记者 颜爱勇 本报通讯员 赵晓华 摄



▲ 近日,陕西省西安市出现多名新冠肺炎确诊病例,西安公安民警紧急赶赴一线抗疫。图为西安交警在高速路口检查冷链运输车辆。本报记者 郑剑峰 本报通讯员 鲁娟 摄

感光度

丁子问题