责任编辑 陈宏光 E-mail:lszk99@126.com

编字位.

每有引人关注的社会事件、法律问题发生,律师往往能在第一时间给出提示、提供服务。我们为读者采集律师对这些身边事的法律解析,让您不用出家门就可享受"律师服务"。

# 旅游遭遇意外 可凭法律维权

#### 律师:签订合同应注意旅行社资质

据《昆明日报》报道,近期各 地旅游市场已经复苏,旅行前如何 规避风险?旅行中碰到纠纷如何维 权?记者梳理了几个典型的旅游纠 纷,给读者提供一些参考。

#### 案例1:

#### 旅游遭遇意外取消

今年1月21日,鲁女士一家 计划越南出境游,她和昆明某旅行 社有限公司签订合同,一家6人报 团参加旅行社组织的越南富国岛5 晚6日游,原计划1月30日出发, 2月3日返程。签订合同后,鲁女 士向旅行社支付了旅游费用37000元。

由于受新冠疫情影响旅行取消,鲁女士与旅行社协商退费事宜,旅行社提出要扣减800元/人的机票费用。协商无果后,鲁女士将昆明某旅行社诉至法院,昆明铁路运输法院开庭审理了此案。

昆明铁路运输法院审理后认为,双方签订的合同因不可抗力而解除,双方签订的合同因不可抗力。 解除,双方均不存在违约行为。关于如何退还旅游费用的问题,根据有关规定:因不可抗力或者意义者能力或者意义。 有关履行辅助人已尽合理注意分程仍不能避免的事件,影响旅游行解的,组团社应当在扣除已向地接社的或者履行辅助人支付且不可退还的或者履行辅助人支付且不可退还的或者履行辅助人支付且不可退还的或者履行辅助人支付且不可退还的或者履行辅助人支付且不可退还的或者履行辅助人支付且不可退还的或者,因此增加的费用由旅游者。

根据此条法律规定,原被告签订旅游合同后,履行辅助人于2020年1月21日实际收取了涉案合同的往返包机费用,航空公司执行了2020年1月30日的航班并收取了该航班的包机费用,旅行社已经实际产生且不可退还的机票费用为792元/人。因此,合同解除后,旅行社可以扣减涉案旅游6人的机票费用4752元,还应当向鲁女士退还的剩余旅游费用为32248元。

#### 案例2:

### 坐车颠簸意外受伤

2019年9月18日, 孟女士通过昆明某旅行社分公司的淘宝销售平台, 购买了"T4醉美草原体验之旅7日"的旅游服务, 旅游时间为10月2日至10月8日, 旅游费用为2人9400元。旅行中, 因旅



资料图片

行社安排的驾驶人员驾驶不当,车辆颠簸造成孟女士颈椎、左肩受伤,经诊断为颈部损伤、颈椎间盘突出等,后孟女士前往上海两家医院继续治疗。孟女士多次与旅行社协商赔偿事宜未果,于是诉至法院。

昆明铁路运输法院查明,被告 旅行社作为投保人在第三人保险公 司投保了旅行社责任保险,被保险 人为被告旅行社,孟女士的意外事 故发生在保险期间。

法院认为,本案是旅游合同纠纷。原告孟女士与被告旅行社分公司签订的合同及旅行社出具的行程单均是双方真实意思表示,合法有效。本案中,被告旅行社分公司将原告 2 人的旅游活动交给地接社接待,原告孟女士在地接行程中受伤,被告旅行社分公司因对地接社的不当行为造成原告的损伤承担相应的违约责任。

关于保险公司是否应当在责任 保险范围内承担赔付责任的问题, 法院认为,原告孟女士依法可以在 旅行社未赔偿损失时请求保险公司 承担保险责任。最终,法院判定, 由保险公司直接赔付原告孟女士的 相应损失。

#### 律师:

#### 旅游合同很重要

云南刘胡乐律师事务所律师王 琳律师表示,旅游签订合同首先要 注意主体问题。确定与自己签订旅 游合同的旅行社是否真实存在、是 否具有相应旅行社业务的经营许可,对方的联系地址、电话是否真实等。

其次要注意合同的内容。合同中是否详细约定了跟旅行相关的内容,如吃、住、行、购物、旅行费用等各种旅行中的关键事项,约定的条款是否明确清晰,是否经自己同意等。合同本身是否载明了旅行社的相关信息、经办人姓名和电话以及签约地点和日期等事项,违约责任、免责条款、争议解决方式是否有详细约定,是否有霸王条款、格式条款等。

就合同中未约定的事项,或者 对合同中的条款不满意的,消费者 都可以与旅行社详细协商进行补充 或修改。

那么,如果旅游途中意外受伤 谁来负责呢?

(辛亚洁

# 不履约"定金"双倍返还?

#### 法院:还须约定定金罚则

据《海峡导报》报道,交了54万元"定金"买车,逾期交车能否双倍索赔?篡改合同,添加"定金"和"双倍返还"等内容,就能双倍索赔吗?

近日,厦门同安法院审理了多起与"定金"有关的索赔案件。法官提醒说,有的预付款虽然名为"定金",但实际上不属于定金担保,其法律特性实为预付款,不适用定金罚则。

#### 案例:

#### 交"定金"能否双倍索赔

近日,厦门同安法院开庭审理了一起因逾期交车引发的索赔案件。最终,一审判决认为,原告预付的54万元虽名为"定金",但实际上不属于定金担保,其法律特性实为预付款,不适用定金罚则。

厦门一家汽车公司(乙方)与广州一家公司(甲方)签订一份《汽车销售合同》。该合同约定,乙方向甲方购买 54 台汽车,总款项近 560 万元,合同签订 2 个工作日内,乙方向甲方支付定金(定金可抵扣车款)54 万元。签订合同次日,厦门汽车公司向广州公司转账支付 54 万元。但是,后来因交付地点问题,合同一直未能履行。

厦门汽车公司以广州公司违约 为由诉至法院,要求解除合同,对 方双倍返还定金,退还购车款以及 利息。

近日同安法院开庭审理了此案。经审理法院认为,广州公司未按约定交付车辆,已构成违约,厦门汽车公司诉请解除合同,被告广州公司亦表示同意解除,法院依法予以支持。

关于双倍返还定金的问题,法院认为,本案中原被告双方并未约定适用定金罚则。因此,54万元虽名为"定金",但不属于定金担保,其法律特性实为预付款,不应适用定金罚则。

法院一审判决认为,原告主张 54 万元适用定金罚则,要求双倍 赔偿,缺乏依据,法院不予支持。

法官说,认定定金的法律本质不在于合同约定的名称为"订金""定金""担保金",而在于交易双方是否明确约定没收或是双倍返还定金。双倍赔偿和没收定金是适用定金罚则的不可缺少的两个构成要

因此在订立合同时, 先行给付

的货币究竟是定金还是预付款一定 要在合同中注明,如果是定金,还 应写明定金罚则的适用情况。当事 人未注明,原则上只能视为预付 款,不适用定金罚则。

#### 律师:

#### "定金"勿与"订金"混淆

福建冠德律师事务所合伙人、副主任黄芬嫘介绍,"订金"属于预紫介绍,"订金"属于预先支付的一部分款项,不具备担保性质,一般不适用"双倍返还的定金罚则"。而"定金"是指合同双方为保证合同的履行,依照法律规定及双方当事人的约定,一方当事人给付不超过主合同标的额的百分之二十的款项给另外一方的知为合同目的不能实现时,无权请求返还"定金";因收受定金一方原因致使合同目的不能实现时,应双倍返还"定金"。

在定金条款中应当约定交付定金的期限,定金条款从实际交付定金的期限,定金条款从实际交付定金之日起生效。当事人双方仅仅约定了定金条款但未实际履行,该条款不能生效;若实际交付的定金数额多于或者少于约定的数额,视为变更定金合同,收受定金的一方提出异议并拒绝接受的,定金合同不生效。定金的数额不得超过主合同标的额的百分之二十。

如果既约定定金又约定违约 金,怎么赔呢?

黄芬螺分析:合同既约定违约金,又约定定金的,当事人一方按照约定向对方给付定金作为债权的担保。当一方违约时,守约方可以选择适用违约金或者定金条款。若守约方选择适用定金条款,约定的定金不足以弥补因对方违约造成的损失,守约方可以请求赔偿超过定金部分的损失,但定金和损失赔偿的数额总和不应高于因违约造成的相生

此外,因不可归责于双方当事人的不可抗力或是意外事件导致一方不能履行合同的,不适用定金罚则,收受定金的一方应当将预付款或者定金返还给另一方。例如,因疫情或者疫情防控措施直接导致合同不能履行的,依法适用不可抗力的规定。若因合同关系外的第三人的过错,导致主合同目的不能实现的,适用定金罚则,受定金处罚的一方,可依法向存在过错的第三人追偿。 (條樣)

# 朋友圈骂人被判道歉 律师:《民法典》强化名誉权保护

据《华商报》报道,朋友圈已成了很多人分享生活状态的阵地,有人晒幸福、晒美食、晒美景,也有人在朋友圈诉烦恼,甚至骂人……但请注意!在朋友圈辱骂他人是违法

有人在微信朋友圈发布对他人 侮辱、诽谤言论,因为侵害名誉权, 法院判决须在朋友圈赔礼道歉 10 天。

### 发朋友圈侮辱诽谤 被判在朋友圈道歉

因业务发展需要,张某将公司 的洗车精洗美容业务承包给李某, 后双方在合作中出现了矛盾。 2019年6月16日、17日,为了 泄愤,李某在自己朋友圈里发布了 对张某涉及侮辱性、诽谤性语言,其 中一条还贴出了张某的照片。

张某发现后,认为李某的行为 有损其名誉和人格尊严,于 2020 年 1月13日将李某起诉至法院,要求 其删除发布的侵犯名誉信息,并在 朋友圈公开赔礼道歉并赔偿精神损 害抚慰金1万元。

近日,浙江温州市瓯海区法院 经审理,判决李某以不屏蔽任何人 的方式,公开发布微信朋友圈向张 某赔礼道歉、消除影响、恢复名誉, 发布的道歉内容至少保留十日。8 月7日,李某在其朋友圈发布道歉

## 民法典即将实施 强化名誉权保护

陕西索骥律师事务所律师冯涛 认为,名誉是对于人的品德、声望、 才能、信用等的社会评价,名誉权是 自然人对其道德品质方面评价享有 的权利,对这种社会评价的贬损将 导致对自然人名誉权的侵犯。

根据《最高人民法院关于审理 名誉权案件若干问题的解答》第七 条规定"是否构成侵害名誉权的责 任,应当根据受害人确有名誉被损 害的事实、行为人行为违法、违法行 为与损害后果之间有因果关系、行

为人主观上有过错来认定。以书面

或者口头形式侮辱或者诽谤他人, 损害他人名誉的,应认定为侵害他 人名誉权"。

在微信朋友圈发布侮辱或诽谤 言论的案件,主观上具有毁损他人 名誉的恶意,客观上实施了侵害名 誉的行为,最终导致权利人在一定 范围内社会评价降低,因此,在微信 朋友圈发布侮辱或诽谤言论构成侵 害他人名誉权。

冯涛说,明年将施行的《民法 典》继续延续和强化了对名誉权的 保护。

首先,对包含名誉权的人格权 单设一编,与物权、合同、侵权、婚姻 和继承各编并立,并将"名誉权和荣 誉权"单设一章,体现了立法者对于 人格权及名誉权制度的高度重视。

其次,对名誉权进行了系统性立法,不仅新增对"名誉"的解释,明确名誉是对民事主体的品德、声望、才能、信用等的社会评价,同时详细规定了新闻报道、文学、艺术作品、信用评价侵害名誉权的认定与例外。

最后,在人格权一般规定中,仍然规定行为人因侵害人格权承担消除影响、恢复名誉、赔礼道歉等民事责任的,应当与行为的具体方式和造成的影响范围相当。并且民法典扩大了对名誉权保护的期限,停止侵害、消除影响、恢复名誉等请求不适用诉讼时效的规定,能够更好地保护民事主体的名誉权。

(宁军