



“熊孩子”直播打赏 如何讨回钱款

□记者 章炜

主持人语

本报维权热线栏目自开通以来，已经有很多读者咨询各种法律问题。在此，感谢大家对这个栏目的关注和踊跃提问。

现“上海法治报”微信公众号“法律服务”通道已开通，您可通过扫描下方二维码，在页面最下方留言处留下您的问题，我们会尽快为您解答。

与此同时，我们还会将问题和答复刊登在以后几期的本版位置，请您留意查看。

近年来，随着网络直播行业的快速发展，未成年人打赏主播的案例也层出不穷。那么，“熊孩子”打赏出去的钱款能追回吗？怎么证明打赏人是孩子呢？在司

事由：

曹女士在上海工作，儿子今年 12 岁，在老家读书，平时是由外公外婆照顾他的生活。儿子经常拿老人的手机看视频直

律师说法：

德恒上海律师事务所银文律师认为，首先，曹女士的儿子实施直播打赏行为时正值十二周岁，属于八周岁以上的未成年人，也即民法意义上的限制民事行为能力人。根据《民法典》第十九条的规定，曹女士的儿子进行直播打赏，不属于纯获利益的民事法律行为，打赏近 3 万元的数额亦超出同龄人的一般消费能力，与其年龄、智力并不适应。

另外，曹女士的儿子实施的直播打赏行为还构成对外公外婆财产的无权处分，在未经其监护人同意、追认的情况下，该打赏行为无效。

《民法典》第一百五十七条规定，

法实践中，如果未成年人用家长的手机、账号进行游戏支付，需要提供证据证明游戏充值、打赏的行为人是未成年，否则退回费用的诉讼请求难以得到法院支持。

律师表示，既往判决中，根据账户充值时间段与当事人在学习生活中可支配的

播，注册的时候也用的是老人的身份证。老人手机微信绑定了退休工资卡，儿子就利用微信支付功能进行打赏。一年不到的时间，共打赏了近 3 万元。

前段时间曹女士回老家时才发现孩子

“民事法律行为无效、被撤销或者确定不发生效力后，行为人因该行为取得的财产，应当予以返还；不能返还或者没有必要返还的，应当折价补偿。有过错的一方应当赔偿对方由此所受到的损失；各方都有过错的，应当各自承担相应的责任。法律另有规定的，依照其规定”。

但是，未成年人打赏行为的举证往往存在困难，未成年人通常使用家长手机、APP 账户以及资金账户实施打赏行为，父母则需要证明上述行为系未成年人实施，而非自己实施。既往判决中，根据账户充值时间段与当事人在学习生活中可支配的时间段的高度吻合以及打赏直播内容为校园生活等在案证据，法院可以认定进行打赏的主体为未成年人。

时间段的高度吻合、打赏直播内容为校园生活等在案证据，法院可以认定进行打赏的主体为未成年人。父母可以搜寻上述证据，做好电子存证，与平台沟通退款；若仍无效果，父母可诉诸法院，通过诉讼途径主张返还打赏款。

打赏的情况。随后，曹女士向直播平台投诉，要求对方退款。但对方不承认是孩子打赏，认为是大人打赏后想把钱要回去，因此拒绝退款。曹女士为此来咨询，如何才能把钱要回来？

银文律师建议，曹女士可保存交易发生时的电子数据、未成年人与网络主播在社交平台的互动记录、打赏的对象、直播内容与时间、外公外婆的不在场证人证言、外公外婆的日常消费习惯、未成年人及其监护人使用手机的具体情况、账户使用时间和频率等证据，来证明未成年人系账户的实际使用者。必要时，父母还可以申请法院调查直播平台后台系统中交易发生时的用户 IP 地址，结合委托监护人当时所在地的证据，证明行为人系未成年人。父母可以积极搜寻上述证据，保存好电子数据证据的原件、原始载体，做好电子存证，与平台沟通退款；若仍无效果，父母可诉诸法院，通过诉讼途径主张返还打赏款。

13岁小孩多次盗窃 谁来承担赔偿责任

我儿子有个同学，今年 13 岁，他多次来我家玩，并偷窃了家里的财物，通过家里的视频监控显示，儿子的同学曾 3 次实施偷盗，损失财物价值 4000 余元。这个小孩没有父母，现在住在爷爷奶奶家。我可以让他爷爷奶奶赔偿我的损失吗？如果他家人以没有能力赔偿为由拒绝赔偿，请问我要怎么维护我的权益？

卢先生

【解答】

您可以让小孩的爷爷奶奶赔偿您的损失，如果对方拒绝赔偿，您可以将小孩和他的爷爷奶奶列为共同被告，向法院起诉。《民法典》第一千一百八十八条规定，“无民事行为能力人、限制民事行为能力人造成他人损害的，由监护人承担侵权责任”。您儿子的同学今年 13 岁，尚未成年，属于限制民事行为能力人，其多次来您家里玩，并盗窃您家中财物，侵害了您的合法财产权益，应当由其监护人承担侵权责任。由于该同学无父母，根据《民法典》第二十七条规定的法定顺序，其爷爷奶奶为监护人，应当对其盗窃行为承担赔偿责任。对于其家人以没有能力赔偿为由拒绝赔

偿，若其家庭条件确实较为窘迫，您可以要求其家人分期赔偿，或可视情况酌情免除其部分赔偿款；若其家人实际有能力赔偿，则可在获得法院胜诉判决后向法院申请强制执行。

网络兼职被拖欠报酬 对外地企业如何起诉

我给一家网络平台做兼职，相关待遇在微信上谈妥了。然而，对方现在拖欠报酬，金额近两万元。对方平台所在地在深圳，我该如何讨回自己的报酬？如果要起诉的话，能否在上海本地起诉？

陈先生

【解答】

根据您的描述的情况，可根据《民法典》第五百七十九条规定：“当事人一方未支付价款、报酬、租金、利息，或者不履行其他金钱债务的，对方可以请求其支付。”您可根据此规定向人民法院起诉，要求对方支付拖欠您的报酬。同时，您应保存好您和平台方达成并存在劳务关系的相关证明，如工作内容、工作对接记录、薪资待遇等聊天记录、电话录音或录像等证据材料。就管辖法院，《民事诉讼法》第二十四条规定：“因合同纠纷提起的诉讼，由被告住所地或者合同履行地人民法院管辖。”

《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第十八条规定：“合同约定履行地点的，以约定的履行地点为合同履行地。合同对履行地点没有约定或者约定不明确，争议标的为给付货币的，接收货币一方所在地为合同履行地。”因此，在您与对方未明确约定合同履行地的情况下，您可主张以接受货币一方所在地（合同履行地），即您住所地所在的人民法院提起诉讼。

酒驾曾被拘留过 如何开无犯罪证明

我因为酒驾曾被拘留过。如今孩子去新单位，单位要求他提供家庭成员的无犯罪证明。请问我能开这个证明吗？对方单位的要求合理吗？

曾先生

【解答】

《公安机关办理犯罪记录查询工作规定》第四条第二款规定：“单位可以查询本单位在职人员或者拟招录人员的犯罪记录，但应当符合法律、行政法规关于从业禁止的规定。”若您孩子从事的职业或岗位存在法定的从业禁止要求时（例如公务员、律师等），单位有权要求出具您孩子的无犯罪记录证明，但无权要求提供家庭成员的无犯罪记录证明。此外，如果您曾因酒驾被拘留属于

行政违法，而非刑事犯罪行为，不影响公安机关为您开具无犯罪记录证明。

成立新公司 如何制定公司章程

我和朋友合伙开了一家小微企业，准备制定相应的公司章程，以此约束公司员工。请问要如何制定才能符合相关法律要求？

程先生

【解答】

根据《公司法》第十一条：“设立公司必须依法制定公司章程。公司章程对公司、股东、董事、监事、高级管理人员具有约束力。”公司章程是指公司依法制定的、规定公司名称、住所、经营范围、经营管理制度、解散清算等重大事项的公司内部行为规范，也是确定公司权利和义务关系的基本法律文件。而对于一般员工，您可根据《劳动法》和《劳动合同法》等法律法规的规定，通过制定《员工手册》对公司员工的工作时间、休息休假、劳动安全卫生、保险福利、职工培训、劳动纪律等事项作出规定，以达到约束员工的效果。若是直接涉及员工切身利益的规章制度或者重大事项，应当经职工代表大会或者全体职工讨论，提出方案和意见，与工会或者职工代表平等协商确定。