

## 《笔录3》补充答辩3：诉请3损失扩大及可得利益赔偿

一

《笔录3》第7, 8页

审：为何后续有千万、上亿？

被1代：是为了卖货营造氛围，但这个氛围不能对原告及其他人产生误解。

被1代：本案直播间营造千万亿，是不可能对原告产生误导，原告购买涉案商品是知道真实质地的，虽然被告1在直播间话语宣传有一定夸大，但对于原告来说不会产生误导的，原告知道质地是什么。

被2代：**原告相信购买时翡翠是真的**，关于增值利益损失，**原告未证明标的物有同一性**，不是涉案商品。《笔录3》第17页。

### 【答辩】

#### 1. 没有误解

原告没有受到被告1宣传误导，而是相信。**正如被2代旁证所说“原告相信购买时翡翠是真的”**，确实如此。

被告1宣传的是真的，并且经常用紫光灯检测。只是到货时变成了假的。

原告不知道**被1代**所说的“原告知道质地是什么”的暗示是什么，原告只知道**被告1**小石头宣传的是“缅甸A货翡翠”。

#### 2. 后期宣传增值商品与涉案商品具有同一性

**关于被告2怀疑标的物的同一性，见下图（可以看证据视频）**

本材料仅供参考，未经同意，不得自行翻印、公布、出版。

证据 b13: 7月6日购物 100万

证据 7: 7月13日 200万



证据 x2: 1000万, 8月21日

证据 x3: 1亿元, 9月28日



本材料仅供参考，未经同意，不得自行翻印、公布、出版。

肉眼看只有 8 月 21 日胖圆镯紫色深了一些，这种细微差别在一般产品中都是很正常的。同一批买到的也不完全一样，原告手里三套颜色和弧长也不完全一样【证据 8:原告收到的货物包装和货物照片】。



长宁区  
二

被 1 代：……原告的前三项诉请要求的标的物直接损失及假一赔三赔偿金、三项诉请重叠，……所谓可得利益损失不存在，……原告购买涉案产品时被告 1 并未宣称按照 100 万进行赔付，只是说假一赔三……（第 5 页）

被 1 代：……原告要求的是违约金，法律规定违约金应当以填补为原则，违约金有上限，原告未举证实际损失，违约金应以损失为基础，基于本案实际情况、公平诚信原则进行衡量，原告作为大学老师

不仅浪费司法资源也是对法律的不尊重。(第17页)

被2代：……，违约金需符合以补偿性为主、惩罚性为辅的立法本意，实现违约金的**填平功能**，……（第14页）

被2代：本案是合同违约责任承担赔偿责任方式，关于损害赔偿，法律规定**以填平损失为原则**，原告主张的履行利益损失、增值利益损失本质是损害赔偿的方式，**这种方式应择一适用，而不是合并赔偿**，原告合并计算本案违约损害赔偿缺乏依据。（第17页）

## 【答辩】

### 1. 举证驳斥被告1：本案实际损失300万元。

《民法典》“第五百九十五条 买卖合同是出卖人**转移标的物的所有权**于买受人，买受人支付价款的合同。”

**原告没有得到标的物**，实际直接损失了标的物的价值100万元。

《最高人民法院发布全国法院系统2020年度优秀案例分析，二等奖》【法证1：（2018）苏13民终2202号，1元网购热水器】

**类案是这样叙述的**：“因聚阳公司违约导致邬斌不能取得其所购4台规格5p空气能热水器，则该4台规格5p空气能热水器的实际价值即为邬斌基于合同履行后能够获得的**履行利益**，**4台规格5p空气能热水器的市场价格即为邬斌的实际损失**，聚阳公司应按此数额予以**赔偿**。一审法院参照规格5p空气能热水器的**市场价格**，酌定按每台9000元的标准计算邬斌的损失并无不当。据此，邬斌在第一份合同中的损失数额为36000元，聚阳公司应予赔偿。”

**本案套用：**“因小石头违约导致原告不能取得其所购 3 套缅甸 A 货翡翠套装，则该 3 套缅甸 A 货翡翠套装的实际价值即为原告基于合同履行后能够获得的履行利益，3 套缅甸 A 货翡翠套装的**市场价格即为原告的实际损失**，小石头应按此数额予以赔偿。本案按照被告宣称每套 100 万元（标的物订单标价）计算原告损失依法有据。据此，原告损失数额为 300 万元，被告应予赔偿。”

## 2.用被告提出的“填平原则”计算可得利益损失。

《民法典》第六百三十条 标的物在交付之前产生的孳息，归出卖人所有；交付之后产生的孳息，归买受人所有。……

第五百八十四条……包括合同履行后可以获得的利益；但是，不得超过违约一方订立合同时预见到或者应当预见到的因违约可能造成的损失。

《125 民法典合同解释》第六十条 第三款 非违约方**依法行使合同解除权但是未实施替代交易**，主张按照违约行为发生后合理期间内合同履行地的市场价格与合同价格的差额确定合同履行后可以获得的利益的，人民法院应予支持。

被 1 代说合同已经履行完毕【《笔录 3》第 15 页，17 页】，也是法律意义上的合同终止。原告已经依法行使合同解除权但是未实施替代交易。法网 2024-04-02 《解除合同证据 2 条》。

“**违约行为发生后合理期间内合同履行地的市场价格**”详见《！正式开庭陈述 3 月 27 修改版》诉请 3。

新 1 价格，2023-7-13 200 万；~~诉讼材料~~可得利益损失 100 万

新 2 价格，2023-8-21 1000 万；可得利益损失 900 万

新 3 价格，2023-9-28 10000 万；可得利益损失 9900 万

新 4 价格，2023-10-30 1000 亿。

9 月 28 日被告 1 在《景睦珠宝旗舰店》宣称一亿元，以此计算  
依法有据，该价格也有资料价格旁证，合理合法。

如果被告一定非得说这不是本案直播间，那 8 月 21 日 1000 万既  
是涉案直播间也是被告小石头，宣传价格远低于市场价，以此计算增  
值也有 900 万，三套 2700 万元。

这个损失被告 1 是能够预见到的。详见《！正式开庭陈述 3 月 27  
修改版》。

填平规则，含义相当于完全履行，原告拥有标的物，标的物现在  
价值一亿元（被告 1 宣传，市场资料旁证，不需要鉴定）。

### 3.是否重复计算

诉请 3 的金额是减除了诉请 1 的金额，所以损害赔偿不重复。

诉请 2 “假一赔三”是惩罚性违约金，单独计算。

法律、法理、类案支撑。

详见：【答辩 1】诉请 1\_300 万和诉请 3\_900 万**都主张的理由**。

法网 2024-03-03.

现在诉请 3 编号改为诉请 2。详见《！正式开庭陈述 3 月 27 修  
改版》。

《**人民法院案例库**》入库编号 2023-082483-002

天津某甲航空服务股份有限公司诉深圳市某乙公司、第三人广东  
华瑞得发展 有限公司合同纠纷案

裁判要旨：……人民法院判决**解除合同的，违约方本应当承担的  
违约责任不能因解除合同而减少或者免除**。合同解除后，一方依据合  
同中有关**违约金、约定损害赔偿**的计算方法、定金责任等违约责任条  
款的约定，**请求另一方承担违约责任的，人民法院依法予以支持。**

2024-4-3

长宁区人民法院