

山东商事审判 2012

Shandong
Shangshi Shenpan

山东省高级人民法院民事审判第二庭编

李芹 主编



山东大学出版社

山东商事审判

(2012)

山东省高级人民法院民事审判第二庭编

李 芹 主编

山东大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

山东商事审判, 2012/李芹主编;山东省高级人民法院民事审判第二庭编.
—济南:山东大学出版社, 2013. 5
ISBN 978-7-5607-4820-7

I. ①山…

II. ①李… ②山…

III. ①经济纠纷—民事诉讼—审判—山东省

IV. ①D927. 520. 511. 82

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 142240 号

责任编辑:李孝德

封面设计:牛 钧

出版发行:山东大学出版社

社 址 山东省济南市山大南路 20 号

邮 编 250100

电 话 市场部(0531)88364466

经 销:山东省新华书店

印 刷:济南景升印业有限公司

规 格:720 毫米×1010 毫米 1/16 2 插页

18.75 印张 429 千字

版 次:2013 年 5 月第 1 版

印 次:2013 年 5 月第 1 次印刷

定 价:65.00 元

版权所有,盗印必究

凡购本书,如有缺页、倒页、脱页,由本社营销部负责调换

《山东商事审判(2012)》

编委会

主 编 李 芹

副主编 欧阳明程 刘成安

编委会成员

主 任 侯建军

副主任 刘 平

委 员(以下排名不分先后)

王旭光	牟乃桂	王新强	纪亚铭	吴修国
冯俊海	张跃华	宋允厚	吕东风	孙岱峰
于明丽	卜宪博	王中山	赵永金	姜 滨
张晓辉	徐映波	王思华	高 勇	

执行编委 马向伟 尹哲璇

信息联络员名单(以下排名不分先后)

钟淑建(济南中院)	张亚梅(青岛中院)	聂艳玲(淄博中院)
孙 梦(枣庄中院)	隋美玲(东营中院)	董玉新(烟台中院)
路志明(潍坊中院)	王福勤(济宁中院)	陈 峰(泰安中院)
李惠东(威海中院)	唐玉国(日照中院)	秦华玲(莱芜中院)
唐贵学(滨州中院)	杨文杰(德州中院)	刘晓光(聊城中院)
马凤霞(临沂中院)	曹肖冰(菏泽中院)	姜筱倩(铁路中院)

序

商事审判的前身是经济审判,它是伴随着我国的改革开放而产生并不断发展壮大的。特别是社会主义市场经济体制确立后,商事审判发挥着日益重要的作用,依法肩负着调节经济关系、保障和促进社会经济健康发展的重要职责。可以说,在人民法院的各项工作中,商事审判与国家经济建设大局的关系最直接、最紧密,服务成效也最为明显。当前,我国正处于加快经济发展方式转变、促进经济结构调整、推动经济社会又好又快发展的关键时期,各项经济体制改革部署的实施、宏观经济政策的落实以及市场经济秩序的维护,都亟须商事审判予以支持和保障。商事审判的责任更加重大,使命更加光荣,服务空间也更加广阔。

近年来,山东省每年受理的商事案件均在 28 万件以上,约占全部诉讼和执行案件的 1/3,标的额约占 1/2。各级法院和广大商事审判工作人员,紧紧围绕经济社会发展大局,充分发挥审判职能作用,妥善化解市场经济领域出现的各类矛盾纠纷,在规范市场行为、维护市场秩序、保障国家经济安全等方面作出了重要贡献,尤其是妥善处理了一批涉及金融借款、破产改制和证券期货等有重大影响的案件。商事案件的服判息诉率和裁判正确率持续保持了较高的水平。同时,形成了许多在全国产生较大影响的经验和亮点工程,涌现出一大批先进典型。例如,以深化对市场经济和商法内在精神的认识为着力点,在准确界定商事与民事关系基础上所形成的商事裁判理念,对商事审判规律进行了有益探索,得到了最高法院的充分肯定。以“统一审判范围,统一审判机构,统一审判领导,统一指导监督”为主要内容的商事审判体系建设,确立了商事审判在大民事格局中的独立地位,使这项工作走上了科学化、专业化的发展轨道。另外,各级法院妥善应对金融危机等经济发展中出现的新情况、新问题,适时调整工作部署,发挥司法能动作用,积极探索推进工作的办法措施,推出了许多好经验、好做法,确保了办案的质量、效率和效果。

“以铜为镜可以正衣冠,以史为镜可以知兴替,以人为镜可以明得失。”商事审判中的

点点滴滴,都倾注着广大商事审判法官的热情和心血,都记载着商事审判的发展轨迹,代表着商事审判的阶段性成果。认真做好这些成果的搜集和整理工作,是推动商事审判研究、提高商事审判水平的重要保障。山东省法院民二庭编著的《山东商事审判》一书采取编年史体例,以汇集商事审判中的精神文化财富为目标,及时、全面、详细地记录、展示了当年度山东商事审判中的重要事件、工作部署、成熟经验、调研成果、典型案例和先进典型,是一本具有年鉴性质的资料用书。它不仅为我们了解商事审判的发展历程提供了依据,更为扩大商事宣传和影响,展示商事审判法官的智力创造成果,总结、交流和推广商事审判经验提供了有效的平台,同时也为领导者科学决策时“以史为鉴”提供了便利。

相信该书的出版发行,必将对进一步提高商事审判工作水平,更加充分发挥商事审判职能作用,推动商事审判领域的文化建设,发挥有益的作用。

希望全省法院认真践行“为大局服务,为人民司法”工作主题,紧紧围绕“三项重点工作”,以维护经济秩序、促进市场繁荣、推动经济发展为目标,奋发图强,开拓进取,不断总结积累商事审判工作经验,探索加强商事审判工作的新办法、新举措,努力开创商事审判工作的新篇章,为经济社会平稳较快发展提供更加有力的司法保障和法律服务。

周玉华

2011年11月10日



2012年1月12日，南通建筑公司与青岛明宇公司、第三人青岛市海泊河指挥部代位权纠纷一案两方当事人给山东省高级人民法院民二庭送来锦旗以表谢意。该案涉及近千名农民工工资支付问题，经山东省高级人民法院民二庭积极协调，案件顺利调解结案并执行终结，切实做到了法律效果与社会效果的统一。



2012年2月3日，山东省高级人民法院李勇副院长赴济南市中级人民法院担任院长前夕，与省法院民二庭干警合影留念。

D(9)72-53

25/2012



2012年10月30日，山东省高级人民法院党组书记、院长周玉华出席全省法院破产审判工作会议并作重要讲话。



2012年10月30~31日，全省法院破产审判工作座谈会在滨州召开。滨州市委书记邓向阳出席会议并致辞。山东省高级人民法院党组副书记、副院长侯建军对全省破产审判工作进行了部署。山东省高级人民法院审判委员会专职审判委员刘平主持会议并作总结发言。会上，最高人民法院民二庭审判长刘敏对全国破产审判工作情况进行了介绍，山东省高级人民法院政治部副主任宋克宁宣读了对全省破产审判工作成绩突出的15个集体和20名个人予以表扬的通报。



2012年5月17日，山东省高级人民法院民二庭与山东省律师协会就涉金融犯罪案件民事责任问题进行了专项座谈。省法院民二庭庭长李芹，副庭长欧阳明程、刘成安，省律师协会会长苏波，以及部分法官、律师和银行业代表参加了会议。座谈会围绕着涉金融犯罪商事案件审理原则、证据采信、合同效力、责任分担、法律适用等问题展开了热烈讨论，梳理了审理涉金融犯罪商事案件中存在的问题，提出了诸多有益建议。



2012年10月，潍坊法院第四届商事审判法官论坛票据纠纷若干疑难问题研讨会成功举办。山东省高级人民法院票据纠纷指导意见起草人、原省高院民二庭法官、现省高院执行一庭副庭长邸天利出席论坛并进行专题小结。潍坊市中级人民法院党组成员、副院长宋允厚作了总结讲话。论坛邀请了银行业、律师业、商法学理论研究人员作为特邀嘉宾参加论坛并作发言或点评。



2012年10月29日下午、10月30日上午，由潍坊市中级人民法院主持的山东海龙股份有限公司第二次债权人会议、出资人组会议顺利召开，表决通过了山东海龙股份有限公司重整计划草案。2012年11月2日，潍坊市中级人民法院根据上述两次会议表决情况及山东海龙股份有限公司管理人的申请，裁定批准山东海龙股份有限公司重整计划，终止重整程序，并予公告。至此，山东海龙股份有限公司进入重整计划执行阶段，为企业重生打下了良好的基础。



2012年11月22日，枣庄中院民四庭庭长龚爱梅、副庭长李莹参加了由枣庄市委政法委、枣庄广播电台联合播出的《走进直播间》节目，通过该节目向广大市民普及新出台的《民诉法修正案》、《关于买卖合同司法解释》等法律知识，解答人民群众生活中出现的商事纠纷难题。法官亲自连线市民群众，为群众普法解惑，受到了市民听众的极大欢迎，取得了良好的社会效果。

目 录

第一部分 山东省商事审判工作概况

2012 年度山东省商事审判工作要点	(3)
山东省高级人民法院关于 2012 年度商事二审案件改判发回情况的通报	(6)
2012 年度山东省高级人民法院民二庭工作总结	(13)
全省法院破产案件审判庭庭长座谈会会议概要	(17)

第二部分 商事审判政策与精神

最高人民法院民二庭庭长宋晓明在保险法学会 2012 年年会上的演讲	宋晓明 (27)
妥善审理买卖合同案件 维护市场公平诚信秩序 ——最高人民法院民二庭庭长宋晓明就《关于审理买卖 合同纠纷案件适用法律问题的解释》答记者问	(31)
山东省高级人民法院周玉华院长在全省法院破产审判工作座谈会上的讲话 (2012 年 10 月 30 日)	(37)
山东省高级人民法院侯建军副院长在全省法院破产审判工作座谈会上的讲话 (2012 年 10 月 30 日)	(42)
最高人民法院民二庭刘敏审判长在全省法院破产审判工作座谈会上的讲话 (2012 年 10 月 30 日)	(49)
山东省高级人民法院刘平专委在全省法院破产审判工作座谈会上的总结讲话 (2012 年 10 月 31 日)	(56)

第三部分 商事法律法规及指导性意见

2012 年新颁布商事法律法规及司法解释索引	(65)
最高人民法院关于人民法院为防范化解金融风险 and 推进金融改革发展 提供司法保障的指导意见	(69)
最高人民法院关于发布第一批指导性案例的通知 法[2011]354 号	(74)
最高人民法院第一批指导性案例(节选)	

○ 山东商事审判(2012) ○

上海中原物业顾问有限公司诉陶德华居间合同纠纷案 (最高人民法院审判委员会讨论通过,2011年12月20日发布)	(76)
吴梅诉四川省眉山西城纸业有限公司买卖合同纠纷案 (最高人民法院审判委员会讨论通过,2011年12月20日发布)	(78)
最高人民法院第二批指导性案例(节选)	
林方清诉常熟市凯莱实业有限公司、戴小明公司解散纠纷案 (最高人民法院审判委员会讨论通过,2012年4月13日发布)	(80)
最高人民法院第三批指导性案例(节选)	
上海存亮贸易有限公司诉蒋志东、王卫明等买卖合同纠纷案 (最高人民法院审判委员会讨论通过,2012年9月18日发布)	(83)
李建军诉上海佳动力环保科技有限公司公司决议撤销纠纷案 (最高人民法院审判委员会讨论通过,2012年9月18日发布)	(85)
最高人民法院第四批指导性案例(节选)	
徐工集团工程机械股份有限公司诉成都川交工贸有限责任公司等买卖合同纠纷案 (最高人民法院审判委员会讨论通过,2013年1月31日发布)	(87)
最高人民法院关于国有土地开荒后用于农耕的土地使用权转让合同纠纷案件 如何适用法律问题的批复 (最高人民法院审判委员会第1532次会议通过,2011年11月21日发布)	(90)
最高人民法院关于审理海上货运代理纠纷案件若干问题的规定 (最高人民法院审判委员会第1538次会议通过,2012年1月9日发布)	(91)
最高人民法院关于审理因垄断行为引发的民事纠纷案件应用法律若干问题的规定 (最高人民法院审判委员会第1539次会议讨论通过,2012年1月30日发布) ..	(93)
最高人民法院关于审理买卖合同纠纷案件适用法律问题的解释 (最高人民法院审判委员会第1545次会议通过,2012年3月31日发布)	(95)
最高人民法院关于税务机关就破产企业欠缴税款产生的滞纳金提起债权确认 之诉应否受理问题的批复 (最高人民法院审判委员会第1548次会议通过,2012年6月4日发布)	(101)
最高人民法院关于审理上市公司破产重整案件工作座谈会纪要 (2012年10月29日)	(102)
最高人民法院关于个人独资企业清算是否可以参照适用企业破产法规定 的破产清算程序的批复 (最高人民法院审判委员会第1563次会议通过,2012年12月10日发布)	(106)
最高人民法院关于审理中央级财政资金转为部分中央企业国家资本金 有关纠纷案件的通知 法[2012]第295号	(107)
最高人民法院、中国保险监督管理委员会关于在全国部分地区开展建立保险纠纷 诉讼与调解对接机制试点工作的通知 法[2012]第307号	(110)

最高人民法院关于修改后的民事诉讼法实施时未结案件适用法律若干问题的规定

(最高人民法院审判委员会第 1564 次会议通过,2012 年 12 月 24 日发布) (113)

最高人民法院民二庭关于信用社对其负责人出具加盖信用社公章借据

的行为应否承担民事责任的请示报告复函

[2012]民二他字第 5、6、7 号 (115)

山东省高级人民法院民二庭对第三者责任险理赔范围问题的电话答复 (116)

山东省高级人民法院关于加强担保公司监督管理和政策扶持的司法建议书

[2012]鲁法商函字第 1 号 (117)

第四部分 商事审判指导案例

仅达成动产物权变动协议并不成立占有改定,不生物权转移效力

——青岛源宏祥纺织有限公司诉港润(聊城)

印染有限公司取回权确认纠纷案 欧阳明程(123)

将公司资金抽出后再注入验资账户构成虚假增资

——中国机械设备工程股份有限公司诉蓬莱市渤海造船有限公司进出口

代理合同纠纷案 欧阳明程 王庆林(127)

《合同法》减损规则的适用

——绥芬河市对俄贸易商品展示有限公司诉山东

奥宝化工集团有限公司买卖合同纠纷案 马向伟(133)

金融借款纠纷中债权人律师代理费损失的认定

——中国建设银行股份有限公司济南高新支行诉山东康成

电子科技有限公司等借款合同纠纷一案 马向伟(145)

买卖合同中检验期间的认定

——潍坊特钢集团有限公司诉湖南长重机器

股份有限公司买卖合同纠纷案 张秀梅(149)

商事留置权的成立及行使条件

——光明轮胎集团有限公司诉江阴华轮机械有限公司加工承揽

合同纠纷案 胡金整(154)

以拆迁建设中房屋抵押的效力和责任承担

——徐丽拆崔志芳、高祀升、高鑫民间借贷纠纷案 解 鲁(161)

如何认定保险合同条款中有关概念条款的效力

——滨州伸鑫纺织有限公司诉中国平安财产保险股份有限公司

滨州中心支公司、中国平安财产保险股份有限公司

山东分公司财产保险合同纠纷案 张 伟(165)

保险合同约定“保险人根据驾驶人在交通事故中所负事故责任比例承担相应

赔偿责任”的效力

——张金生诉中国平安财产保险股份有限公司泰安

中心支公司财产损失保险合同纠纷案 陈 峰(170)

未办理典当登记的典当合同性质的认定问题

——东营世誉典当有限公司诉山东家佳祥食用油有限公司、

东营市中津化工有限责任公司、韩宗新、任忠云、

韩秀燕典当纠纷案件…………… 隋美玲(174)

未出具当票并不影响典当借款合同成立

——东营市银河典当有限责任公司与被告山东中船

环球金属科技有限公司典当纠纷案…………… 胡祥英(177)

第五部分 商事审判工作经验介绍

健全制度 完善措施 切实保护破产企业职工利益…………… 威海市中级人民法院(183)

强化指导 夯实基础 合力打造破产审判新格局…………… 青岛市中级人民法院(187)

独立定位和规范破产审判管理

构建破产审判工作新机制…………… 淄博市中级人民法院(193)

完善破产审判机制 破解无产可破困境…………… 滨州市滨城区人民法院(196)

创新“四项”机制 构建“四化”模式

努力推动审理破产案件工作实现新突破…………… 临沂市沂水县人民法院(200)

司法建议助力破产审理“无震荡”…………… 日照市五莲县人民法院(203)

探索实施合并清算

审理好关联企业破产案件…………… 泰安市泰山区人民法院(206)

第六部分 商事审判优秀调研成果

赴美培训破产托管人制度情况的报告…………… 山东法院破产托管人制度培训团(213)

关于进一步加强担保公司涉诉案件审理切实防范化解融资担保

风险的调研报告…………… 康 靖(218)

有限责任公司破产重整制度的完善

——以中小企业为视角兼论关联企业合并重整的程序启动…………… 威海中院课题组(227)

浅谈担保公司收费现状及其合法性…………… 德州市中级人民法院民二庭(247)

保险合同隐性免责条款的解释与规制

——以机动车商业车损险为视角…………… 闫 东(252)

关于物流业纠纷案件的调研报告…………… 陈思贤 崔岩梅(257)

第七部分 各地商事审判

潍坊市中级人民法院关于在市辖区实行商事案件由商事审判庭

统一审理的意见

潍中法[2012]54号…………… (263)

威海市中级人民法院关于加强和规范金融审判工作保障和促进全市经济

社会事业发展的意见

威中法[2012]68号…………… (264)

第八部分 2012 年度各地商事审判大事记

2012 年度全省商事审判大事记	(269)
2012 年度各地法院商事审判大事记	(272)

第九部分 商事审判队伍建设情况

山东省高级人民法院关于对破产审判工作 成绩突出的集体和个人予以表扬的通报 鲁高法[2012]222 号	(279)
2012 年度全省法院立功受奖商事审判法官名录	(282)
2012 年度全省法院主管商事审判工作负责人及 相关审判庭负责人名录	(283)

第一部分

山东省商事审判工作概况
