

山东商事审判 2011

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

(2011)

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. 2011/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,2012.9
ISBN 978-7-5607-4666-1

- 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(2012)第 230533 号

山东大学出版社出版发行

(山东省济南市山大南路 20 号 邮政编码:250100)

山东省新华书店经销

济南景升印业有限公司印刷

720 毫米×1010 毫米 1/16 2 插页 26.25 印张 589 千字

2012 年 9 月第 1 版 2012 年 9 月第 1 次印刷

定价:65.00 元

版权所有,盗印必究

有缺页、倒页、脱页,由本社营销部负责调换



2011年3月14日至15日，全省商事审判工作座谈会在济南召开。会前，山东省高级人民法院院长周玉华就会议作出重要批示。山东省高级人民法院副院长李勇出席会议并讲话，山东省高级人民法院副厅级审判员冀怀民作总结讲话，山东省高级人民法院副厅级审判员冷绍民传达了全国商事审判工作会议精神。山东省高级人民法院民二庭庭长李芹、副庭长欧阳明程、刘成安出席会议。全省各地市中级人民法院分管商事审判的院领导及商事审判庭庭长等参加了会议。



2011年5月25日至26日,保险法理论与实务专题研讨会暨第三届齐鲁商事审判论坛在济南商河召开。此次会议由山东省高级人民法院与山东保监局共同主办,济南市中级人民法院承办。最高人民法院民二庭副庭长刘竹梅、山东省高级人民法院副院长李勇、山东省保监局副局长巩庆军出席会议并致辞。山东省高级人民法院审判委员会专职委员冷绍民、副厅级审判员冀怀民、民二庭庭长李芹及山东三级法院的法官代表,保险监管部门相关负责人、驻鲁保险公司的法务人员,学界、律师界代表等,共八十余人参加了会议。



2011年11月10日,山东省高级人民法院民二庭、山东省法官协会、《山东审判》编辑部在日照召开了“东港杯”优秀商事审判论文表彰会议。会议表彰了威海市中级人民法院李秀霞同志等35名获奖论文作者和日照市中级人民法院等5个获组织奖的中级人民法院。山东省高级人民法院副院长李勇出席会议并讲话,山东省高级人民法院审委会专职委员冷绍民宣读表彰决定,山东省高级人民法院副厅级审判员冀怀民主持会议。省法院民二庭、山东法官协会、《山东审判》编辑部的负责人,全省各中院分管商事审判工作的副院长和商事审判庭庭长,获奖论文作者等八十余人参加了会议。

《山东商事审判(2011)》

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 王旭光 高益民 王新强 梁克国 纪亚铭 冯俊海
张跃华 宋允厚 李金鹏 吕文柱 孙岱峰 于明丽
卜宪博 赵永金 姜 滨 刘景涛 赵 晨 王思华
王中山 高 勇

执行编委 马向伟 尹哲璇

信息联络员名单

钟淑健(济南中院)	张亚梅(青岛中院)	苗志红(淄博中院)
单 伟(枣庄中院)	董庆忠(东营中院)	门 伟(烟台中院)
雷向敏(潍坊中院)	刘尊宪(济宁中院)	谭明娜(泰安中院)
李惠东(威海中院)	唐玉国(日照中院)	刘念波(莱芜中院)
唐贵学(滨州中院)	刘海燕(德州中院)	史兆锋(聊城中院)
金 宏(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

目 录

第一部分 全省商事审判工作概况

2011 年度全省法院商事案件审判态势的分析报告	(3)
2011 年度山东省高级人民法院民二庭商事审判工作要点	(13)
2011 年度山东省高级人民法院民二庭工作总结	(17)
2011 年度山东省高级人民法院商事二审案件改判发回情况分析通报	(20)
关于 2011 年度全省商事案件质量评查情况的通报	(29)
山东省高级人民法院、山东省司法厅、山东省律师协会关于在商事诉讼中建立 规范法官与律师相互关系工作机制的意见	(34)

第二部分 商事审判政策与精神

认真实施《企业破产法》，为推动经济社会科学发展和建立公平有序的市场经济秩序 提供有力的司法保障 ——最高人民法院副院长奚晓明在全国法院审理企业破产案件工作座谈会上的 讲话(2011 年 10 月 19 日)	(39)
最高人民法院民二庭庭长宋晓明在全国法院审理企业破产案件工作座谈会上的 总结讲话(摘录)(2011 年 10 月 20 日)	(49)
山东省高级人民法院副院长李勇在全省商事审判工作座谈会上的讲话 (2011 年 3 月 14 日)	(58)
山东省高级人民法院副厅级审判员冀怀民同志在全省商事审判工作座谈会上的 总结讲话(2011 年 3 月 15 日)	(65)
山东省高级人民法院副院长李勇在“东港杯”优秀商事审判论文表彰会议上的 讲话(2011 年 11 月 10 日)	(73)

第三部分 商事法律法规及指导性意见

2011 年度新颁布商事法律法规及司法解释索引	(81)
最高人民法院关于判决生效后，当事人将判决确认的债权转让，债权受让人对该判决 不服提出再审申请人民法院是否受理问题的批复	(83)

最高人民法院《关于二次受让商业性不良债权的资产管理公司起诉国有商业银行请求返还不当得利应否受理问题的请示》之答复·····	(84)
附:关于二次受让商业性不良债权的资产管理公司起诉国有商业银行请求返还不当得利应否受理问题的请示·····	(84)
最高人民法院于抵押人未经抵押权人同意擅自出租抵押物,抵押权人能否通过诉讼程序请求解除租赁合同的答复·····	(86)
附:关于抵押人将未经抵押权人同意又将抵押物出租,抵押权人能否通过诉讼程序请求解除租赁合同的请示报告·····	(86)
山东省高级人民法院关于加强全省商事审判业务指导工作的意见·····	(88)
山东省高级人民法院关于审理保险合同纠纷案件若干问题的意见(试行)·····	(91)
附:对山东省高级人民法院关于审理保险合同纠纷案件若干问题的意见(试行)(送审稿)的说明·····	(95)
山东省高级人民法院民二庭对金融资产管理公司之外的不良债权受让人在受让债权后,以公告的方式进行催收能否引起诉讼时效中断问题的答复·····	(102)
附:青岛市中级人民法院关于上诉人青岛纺联集团六棉有限公司与被上诉人北京竹天投资咨询有限公司金融借款纠纷一案的请示·····	(103)
山东省高级人民法院民二庭对“一人竞买”合同效力问题的电话答复·····	(105)
附:济南市中级人民法院关于“一人竞买”合同效力问题的请示·····	(105)
山东省高级人民法院民二庭对超过诉讼时效期间保证人在担保人继续履行担保责任通知书上签字效力问题的电话答复·····	(108)
附:聊城市中级人民法院关于超过诉讼时效期间保证人在担保人继续履行担保责任通知书上签字效力问题的请示·····	(109)
山东省高级人民法院民二庭对原告莱州市电器厂与被告张华、中国华融资产管理公司济南办事处确认债权转让协议无效纠纷一案的电话答复·····	(110)
附:烟台市中级人民法院关于原告莱州市电器厂诉被告张华、中国华融资产管理公司济南办事处确认债权转让协议无效纠纷一案的请示报告·····	(111)
山东省高级人民法院司法建议书(2011)鲁法商函字第1号·····	(118)
山东省高级人民法院司法建议书(2011)鲁法商函字第2号·····	(119)
山东省高级人民法院司法建议书(2011)鲁法商函字第3号·····	(121)
山东省高级人民法院司法建议书(2011)鲁法商函字第4号·····	(125)

第四部分 商事审判指导案例

纸黄金买卖关系中金融机构的分支机构可以作为撤销权行使的主体

——中国工商银行股份有限公司济南泺源支行诉宋荣贵个人记账式

黄金买卖合同纠纷案····· 李 芹(129)

当事人约定同一债务分期履行情形保证期间的起算

——枣庄市基本建设投资公司诉枣庄市德福特煤业有限公司、清镇市

流长乡利民煤矿及朱广水煤矿合同纠纷案····· 马向伟(139)

多份股权转让协议并存时如何确定哪方受让人有权要求履行合同

- 邵茂升诉侯吉莲、李昱东、丛培云、吴建中、李文举、威海永祥宾馆
有限公司股权转让合同纠纷案…………… 安景黎(143)

诉讼时效中断事由的主体应为法律关系的当事人

- 杜庆民诉菏泽市东城皮毛加工厂担保合同纠纷案…………… 安景黎 尹哲璇(148)

“贷款人有权宣布提前还贷”条款的法律性质

- 中国银行股份有限公司济南市东支行诉章丘市恒润帝景
置业有限公司保证合同纠纷…………… 安景黎 尹哲璇(152)

债务人破产后债权人能否依法人格混同为由向相关主体提起直接清偿之诉

- 烟台银行股份有限公司诉烟台金属材料交易中心有限公司
欠款纠纷案…………… 王爱华(156)

因企业分立事实产生的连带之债的诉讼时效起算问题

- 山东森信投资发展有限公司与济南市历城盘龙山建材厂、济南盘龙山
水泥有限责任公司清算组、济南历城水泥厂借款合同纠纷案 …… 张秀梅(164)

定金与损害赔偿在买卖合同中的选择适用

- 山东翔龙实业集团有限公司与山西银鑫钢铁集团有限公司买卖
合同纠纷案…………… 康 靖(173)

拍卖人质量瑕疵担保责任的免除

- 日照中瑞物产有限公司诉浙江物产元通机电(集团)有限公司、
浙江国际商品拍卖中心有限责任公司拍卖合同纠纷案…………… 尹哲璇(179)

代为清偿的连带债务人是否有权向破产和解的债务人继续追偿

- 齐鲁饭店有限公司诉齐鲁饭店管理(集团)公司(齐鲁宾馆)担保
追偿纠纷案…………… 韩 梅(187)

最高额保证的保证人承担的保证责任以合同约定的最高额为限

- 中国工商银行股份有限公司沂源支行诉沂源海达食品有限公司、
沂源县工业公有资产经营有限公司金融借款合同纠纷案…………… 苏晓宇(191)

储户泄露个人信息导致存款损失的责任认定

- 牛传涛诉中国农业银行股份有限公司临清市支行、中国农业银行
股份有限公司聊城兴华支行储蓄存款合同纠纷案…………… 史兆锋 陈家勇(195)

公司红利与股东资格确认问题

- 北京思大元投资管理有限公司诉宋仁杰、东营华都置业有限公司
股东资格确认纠纷…………… 董庆忠(201)

第五部分 商事审判工作经验介绍

着力破解案件司法难题 积极推进破产工作

- 山东省高级人民法院副院长李勇在全国法院审理企业破产案件工作
座谈会上的发言…………… (207)

创建“三个机制” 突出“四个重点” 努力实现破产审判质效最大化

- 济南市中级人民法院在全国法院审理企业破产案件工作座谈会上的
经验交流材料..... (211)

“破”中求“立” 上市公司重获新生

- 烟台市中级人民法院在全国法院审理企业破产案件工作座谈会上的
经验交流材料..... (217)

设立破产管理人报酬基金 保障企业破产工作正常开展

- 滨州市滨城区人民法院在全国法院审理企业破产案件工作座谈会上的
经验交流材料..... (221)

第六部分 商事审判优秀调研成果

保险法理论与实务问题研究

- 保险法理论与实务专题研讨会综述..... 山东省高级人民法院民二庭(227)

关于 2007~2011 年全省法院破产案件审理情况的调查报告

- 山东省高级人民法院民二庭(244)

企业融资纠纷法律适用问题研究..... 青岛市中级人民法院课题组(259)

关于全市民间借贷现状、风险及对策的法律分析

- 枣庄中院民二庭对全市民间借贷问题的专题调研报告
..... 枣庄市中级人民法院民二庭(279)

烟台市中级人民法院 2010 年审理保险案件问题研究 烟台市中级人民法院(289)

围绕主要环节 推进实践创新

- 关于破产管理人制度适用和完善的调研报告
..... 滨州市中级人民法院课题组(302)

东营市东营区法院审理涉及经济犯罪嫌疑的民商事纠纷案件的调研报告

- 马贤坤(310)

谈商事审判的调解

- 从二审商事法官审判实务角度..... 卞 斌(318)

公司强制清算中的法律问题处理..... 王丽芳(329)

论发回重审案件沟通协调机制的构建

- 以一、二审法院间商事发回重审案件的沟通协调为缩影 聂燕玲(334)

第七部分 各地商事审判

淄博市中级人民法院企业破产案件标准化审判管理规程..... (345)

枣庄市中级人民法院关于商事二审案件改判、发回重审标准的意见 (351)

潍坊市中级人民法院关于审理农村小额联保借贷纠纷案件的意见..... (354)

威海市中级人民法院破产案件审判操作规程..... (356)

聊城市中级人民法院关于审理破产案件的操作规程..... (374)

第八部分 2011 年度各地商事审判大事记

2011 年度全省商事审判大事记	(387)
2011 年度各地法院商事审判大事记	(391)

第九部分 商事审判队伍建设情况

全省法院立功受奖商事审判法官名录	(399)
“东港杯”优秀商事审判论文评选活动获奖名单	(401)
2011 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	(405)

第一部分

全省商事审判工作概况

2011 年度全省法院商事案件 审判态势的分析报告

2011 年,全省法院商事审判工作积极践行“为大局服务,为人民司法”的工作主题,以严格公正司法、高快好省办案为重心,进一步深化商事司法理念,强化审判管理,大力加强审判调研和业务指导,不断提高商事审判工作水平,使商事案件呈现出一审收案上升、二审及再审案件回落、上诉率及再审率下降、改判发回率降低、调解撤诉率提高的良好态势,有效发挥了维护和促进经济平稳较快发展的职能作用。现具体分析如下:

一、一审案件拉动案件总量持续上升,审判任务不断加重

近年来,受国际经济形势变化和我国转方式、调结构宏观政策深入推进等影响,市场竞争加剧,各种经济利益冲突凸显,商事纠纷案件数量持续增加。2011 年,全省法院共受理一审案件 278457 件,同比上升 1.5%。虽然二审及再审案件数量有所下降,但在一审案件拉动下,各审级商事案件总量达 298027 件,同比上升 0.9%。商事案件保持了近年来的持续增长趋势,如表 1 所示。考虑到在部分基层法院,尤其是人民法庭仍然存在着商事案件与民事案件未明确划分、商事案件编号还不够严格等情况,人民法院受理商事案件的实际数量应该更多。

表 1 2011 年各审级商事案件收案表

	一审	二审	再审
2011 年	278457	17326	2244
2010 年	274384	18102	2824
同比(%)	1.5	-4.3	-20.5

从一审商事案件的类型构成上看,借款、担保、租赁、保险、服务等合同纠纷增长明显,票据、证券以及股东权益类纠纷也略有增加,但买卖、承揽、劳务、电信以及企业破产等案件呈明显下降趋势。主要特点如下:

1. 借款合同纠纷案件居各类商事案件之首。借款是最主要的金融活动。近年来,受中小企业融资难影响,民间资本异常活跃,加上金融机构清收债权力度的加强,借款合同