

2011-2015年

上海市黄浦区人民法院文丛

探索、实践与创新

EXPLORATION PRACTICE AND INNOVATION

主编 樊长春



案例精选卷



法律出版社 | LAW PRESS

2011-2015年

上海市黄浦区人民法院文丛

探索、实践与创新

EXPLORATION PRACTICE AND INNOVATION

案例精选卷



法律出版社 LAW PRESS

图书在版编目(CIP)数据

2011-2015年上海市黄浦区人民法院文丛:探索、实践与创新. 案例精选卷 / 樊长春主编. —北京:法律出版社,2016.9

ISBN 978-7-5118-9815-9

I. ①2… II. ①樊… III. ①案例—汇编—中国
IV. ①D92-53

中国版本图书馆CIP数据核字(2016)第205076号

探索、实践与创新

(案例精选卷)

樊长春 主编

策划编辑 韦钦平

责任编辑 邢艳萍

装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

开本 710毫米×1000毫米 1/16

版本 2016年10月第1版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 中煤(北京)印务有限公司

印张 38 字数 657千

印次 2016年10月第1次印刷

编辑统筹 大众出版分社

经销 新华书店

责任印制 沙磊

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5118-9815-9

定价:96.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编审委员会

主任：樊长春
副主任：王朝晖 陈建伟 郭延风 金民珍 张 颖
委员：(排名不分先后)
刘廷碧 卞爱生 项新雷 方希伟 汤文元
朱 奇 沈 洁 闵 灏 黄利民 傅朱钢
顾文凯 李红云 沈晓峰 陈一鸣 沈瑛华
田家俊 黄 婕 张乔峰 杨 颖 刘为念
崔 群 吴永康 陈玮斌

编辑委员会

主 编：樊长春
副主编：王朝晖 杨 颖
成 员：王连国 金卫兵 乐吟灏 高 才

前 言

如果说书本里的法律条文是抽象、虚幻、枯燥的,那么实践中的审判案例则是具体、形象、生动的。一个司法判决,就是通过法官的专业性思维,将复杂的社会现象转换为法律上的权利义务关系,实现定分止争的过程。一个典型案例的指导、示范作用,不仅可以让人民群众感受得到公平正义就在身边,教育引导群众依法理性表达诉求,维护自身合法权益;而且可以弥补成文法的局限性,统一司法尺度,实现同案同判。一些典型疑难复杂的案例,裁判文书说理可能不够充分或者无法涵盖法官完整的自由心证形成过程和法律适用过程,作出裁判的法官通过撰写案例评析,在学理上对该案例所运用的裁判规则以及作出裁判结论的心证过程作进一步的阐述和完善,将有助于民众更好地理解法律,更好地促进法律的实施。

上海市黄浦区人民法院地处全市中心城区的核心区域,是全市的行政、文化、金融、商贸中心,区内遍布外滩、人民广场、南京路、豫园、新天地、田子坊、“一大”会址等历史文化名片,金融机构云集,商业贸易发达,国内外旅客众多,特殊的地理位置、深厚的文化底蕴和独特的人文环境,决定了其所受理的疑难、复杂、新类型案件较多,一些案件在上海市乃至全国均具有一定的影响力。对于这些疑难、复杂、新类型案件,我院不是简单地运用法律机械地“一判了之”,而是注重通过释法析理,发挥司法裁判的教育、评价、指引、示范功能。目前,我院通过实践探索,已经形成了一整套比较成熟的精品案例发现、培育、遴选、报送及转化等工作机制,挖掘出了一批具有较大影响力的优秀案例。2011~2015年间,我院共有5件案例被《最高人民法院公报》刊登,有5件案例被最高人民法院通报为人民法院典型案例,有4件案例被上海市高级人民法院审判委员会

讨论确定为参考性案例。除上述优秀案例外,五年间,我院共审结各类案件158,557件,上百位法官从中选取300余件典型案例精心评析,形成优秀案例调研成果300余篇,其中很大一部分被《人民司法》、《人民法院报》及各类案例汇编所采用。

为全面展示黄浦区法院在2011年“撤二建一”以来五年间的各项工作,总结、提炼审判经验,提升司法能力,我们组织编写了这套《2011-2015年上海市黄浦区人民法院文丛》。本文丛共分《刑事、综合卷》、《民商事卷》、《行政、执行、程序卷》、《案例精选卷》、《司法统计分析卷》五个分册。《案例精选卷》精选黄浦区法院在2011~2015年间完成的近百篇优秀案例,涵盖了刑事、民事、商事、知识产权、行政和执行等各个审判领域,体例上包括裁判要旨、案号、案情简介、裁判结论、评析意见五个部分。同时为读者研究、查询方便,附录了我院五年间入选最高人民法院公报案例、典型案例和上海市高级人民法院确定的参考性案例全文,并附录一审、二审裁判文书。这些优秀案例调研成果,比较集中地反映了我院的审判水平与成果,展现了我院法官在应对各种疑难复杂法律问题时的司法智慧。

需要说明的是,本书中引用的所有案件均为我院已经审结的真实案例,出于保护当事人个人隐私的需要,我们隐去了当事人的真实姓名和身份信息,为了突出问题和节省篇幅,删减了案例中与主题无关的内容。对于已经公开发表于《最高人民法院公报》、《人民法院报》及确定为参考性案例的,为尊重刊登及发布机关的原意,我们未作改动全文照登。因时间、精力和水平所限,本书的疏漏或不足在所难免,特此恳请广大读者批评指正。

编 者

2016年6月

目 录

刑 事 篇

1. 出租信用卡后通过挂失补卡侵吞卡内他人存款之行为定性
——崔某等人盗窃案 / 3
2. 虚假诉讼行为的人罪问题及其定性分析
——万某某妨害作证案 / 24
3. 盗窃亲属财产后全额退赔并获谅解,依法从宽处理
——被告人钟韩某盗窃案 / 32
4. 余罪自首的认定
——王某某等盗窃,掩饰、隐瞒犯罪所得案 / 35
5. 强制医疗必要性的认定
——朱某某强制医疗案 / 40
6. 销售假冒驰名注册商标商品零部件的行为定性
——王某某等销售伪劣产品案 / 45
7. 生产、销售假药共同犯罪中主从犯的准确认定
——吴某松等生产、销售假药案 / 50
8. 以书号合作之名出版非法出版物的行为定性和法律适用
——周某等三人非法经营案 / 55
9. 伪造信用卡且部分使用成功的行为定性
——林某某等伪造金融票证、信用卡诈骗、妨害信用卡管理案 / 62
10. 以被害人陈述为核心构建性侵未成年人案件的证据标准
——吴某某猥亵儿童案 / 67
11. 使用餐厨垃圾中的油脂加工食品并予以销售行为的刑事责任认定及其处理
——郑某嫔、郑某伟生产、销售有毒、有害食品案 / 70

民事篇

(一) 民事合同纠纷

12. 网络经济语境下的信赖保护

——王某与上海付费通信息服务有限公司等财产损害赔偿纠纷案 / 79

13. 酒店保安私自盗开住客车辆发生交通事故后酒店责任的承担

——A 公司与李某等财产损害赔偿纠纷案 / 84

14. 出租车与出租汽车经营权转让合同的效力分析

——窦某某与洪某买卖合同纠纷案 / 88

15. 新型封闭停车场停车合同性质的认定

——胡某诉 Y 公司保管合同纠纷案 / 93

16. 正确理解大额民间借贷中的钱款交付行为

——刘某诉孔某民间借贷纠纷案 / 96

(二) 房地产纠纷

17. 国家房产贷款新政能否构成情势变更适用之事由

——陈某诉郑某定金合同纠纷案 / 100

18. 缔约阶段承租人支付的“首期保证金”的法律性质及效力

——A 公司与 B 公司房屋租赁合同纠纷案 / 108

19. 双重借款合同中对贷款人抵押权的处理

——金某某等诉王某某抵押权纠纷案 / 113

20. 以公证委托卖房提供担保的虚假房屋买卖合同纠纷的处断

——金某某诉李某房屋买卖合同纠纷案 / 117

21. 单幢房屋共有部位收益转化的维修资金归属之争

——朱某等诉上海市黄浦区海华花园业主委员会业主撤销权纠纷案 / 121

22. 屋顶停车场权属研究

——上海市黄浦区金瓯万国大厦业主委员会诉 G 公司物权确认纠纷案 / 125

23. 谈预约合同及其违约责任的认定

——M 公司诉 X 公司定金合同纠纷案 / 134

(三) 侵权纠纷

24. 信用卡特约商户证明交易真实性之法律义务的承担
——中国银行股份有限公司上海市分行诉福建省安溪县宝龙金行
财产损害赔偿纠纷案 / 140
25. 公证机构错误公证后的责任承担问题探析
——A 银行诉上海市普陀公证处等财产损害赔偿纠纷案 / 150
26. 定作人指示过失共同侵权问题浅析
——陈某某诉上海 A 设计装潢有限公司等健康权纠纷案 / 157
27. 未经核准登记的自然人所开网店的民事主体资格问题
——舒某某与 A 公司名誉权纠纷案 / 163

(四) 婚姻家庭纠纷

28. 从证据规则的法理探析未成年人参与诉讼的陈述效力
——丁某豪诉丁某华抚养费纠纷案 / 168

(五) 劳动争议纠纷

29. 酒店职业经理人劳动关系的法律性质辨析
——荣某某诉 B 公司劳动报酬纠纷案 / 172
30. 隐蔽型劳动关系的司法确认
——贡某某诉 A 公司劳动合同纠纷案 / 179
31. 劳务派遣中劳动合同、劳务派遣协议以及劳动者与用工单位约定的聘用
协议之间效力冲突问题及其解决
——张某诉 A 公司、B 公司劳动合同纠纷案 / 183
32. 外国企业在华代表处与劳动者服务期协议的效力问题
——邵某与 A 派遣公司、B 代表处劳动合同纠纷案 / 190
33. 特殊岗位加班工作的认定
——邵某某诉 A 公司劳动合同纠纷案 / 195
34. 统包工资情形下依法追加当事人保障怀孕妇女合法权益
——H 公司诉孙某等劳动合同纠纷案 / 200
35. 过劳自杀的责任认定
——刘某奎等诉 D 公司等其他劳动纠纷案 / 204
36. 劳动者履职失误的赔偿责任承担限度
——施某与上海老凤祥银楼有限公司其他劳动争议纠纷案 / 207

37. 公司高管双重特性的司法规制

——惠某诉 A 派遣公司、B 公司追索劳动报酬纠纷、经济补偿金
纠纷案 / 211

38. 向公司内部员工泄露人事信息是否违反保密义务

——A 公司与刘某劳动合同纠纷案 / 216

商 事 篇

(一) 商事合同纠纷

39. 关联公司之认定及司法对关联交易的干预

——Z 公司诉 B 公司服务合同纠纷案 / 225

40. 货物运输保险中货物缺失情形下的各方当事人责任承担规则

——J 公司诉 Z 保险公司财产保险合同纠纷案 / 230

(二) 公司纠纷

41. 股份合作制企业职工股东对企业知情权的范围

——骆某某诉 S 公司股东知情权纠纷案 / 235

42. 股东清算赔偿责任的诉讼时效问题

——D 公司上海办事处诉 S 公司、Z 公司关于股东损害公司债权人
利益责任纠纷案 / 238

43. 非公有制经济股东的平等保护

——Z 公司诉 D 公司等股权转让纠纷案 / 242

44. 股东(大)会僵局构成公司解散要件的分析与认定

——裴某某等与 B 公司解散纠纷一案 / 266

45. 股东代表诉讼主体资格及前置程序要件的界定

——A 股份有限公司诉 B 股份有限公司损害公司利益责任纠纷案 / 271

46. 破产重整案件中法院可强制裁定无偿转让企业出资人的股权

——Z 公司申请 W 公司破产重整案 / 273

47. 公司高管参与关联交易应当承担的忠实义务分析

——F 公司与王某等公司高级管理人员损害公司利益赔偿纠纷案 / 278

48. 公司实际控制人的认定问题

——J 公司诉周某等与公司有关的纠纷案 / 281

(三)金融纠纷

49. 融资租赁案件三种保证金的性质甄别及回购价格确定
——H 公司诉闫某等融资租赁合同纠纷案 / 285
50. 银行保兑仓业务主体法律责任的司法认定
——南京银行股份有限公司上海分行诉 X 公司等金融借款合同纠纷案 / 290
51. 特约商户应对外卡转接行负交易真实性的举证责任
——中国银行股份有限公司上海市分行与 Z 公司委托合同纠纷案 / 296
52. 融资回租中出租人善意取得租赁物的司法认定
——H 公司诉 J 公司等融资租赁合同纠纷案 / 299
53. 空白支票持票人票据权利的取得及认定
——A 公司与 B 公司票据追索权纠纷案 / 303
54. 商事交易视角下金融担保业务相关利息及违约金的司法裁量
——T 公司与 B 公司等追偿权纠纷案 / 309
55. P2P 网贷案件疑难法律问题解析
——A 公司诉李某等借款合同纠纷案 / 315
56. 经验法则配合盖然性规则的司法效用
——梁某某与 Y 邮政所储蓄存款合同纠纷案 / 319
57. 共同的债务承担与保证的适用与区别
——广发银行股份有限公司上海分行诉 X 公司等金融借款合同纠纷案 / 325
58. 证券交易语境下的机会利益保护
——周某诉 Z 证券营业部证券交易合同纠纷一案 / 330

知识产权篇

59. 计划经济时代职务作品的著作权归属问题
——胡某某等诉 M 电影制片厂著作权权属纠纷案 / 337
60. 市场管理公司对市场内侵犯知识产权行为的责任承担
——秦某某诉 J 公司、Y 公司侵犯著作权纠纷案 / 377
61. 网络证据保全公证的效力判定
——A 公司诉 B 公司等侵犯信息网络传播权纠纷案 / 393

62. 搜索引擎服务商侵权责任认定

——上海玄霆娱乐信息科技有限公司诉北京百度网讯科技有限公司等侵犯著作财产权纠纷案 / 398

63. 商标权权利限制理论在司法实践中的运用

——盛某某与上海东方激光科技音像图书有限公司等侵害商标权纠纷案 / 402

64. 知名商品特有标识的司法认定及保护

——N 运动鞋公司诉 Q 体育用品有限公司不正当竞争案 / 406

65. 《反不正当竞争法》适用主体及不正当竞争行为的界定

——H 公司诉张某某侵害经营秘密纠纷案 / 413

66. 外国企业名称中文译名中字号的法律保护

——WOODHEAD INTERNATIONAL PTY. LTD. (五合国际建筑设计集团)与上海五合国际建筑设计咨询有限公司等不正当竞争纠纷案 / 416

67. 时事新闻条款的理解与适用

——刘某等人诉 A 公司侵犯著作权纠纷一案 / 424

68. 分销商抢注商标的法律适用

——A 公司诉 B 公司等商标专用权权属纠纷案 / 430

69. 注册商标重复转让合同的效力与商标权属的判定

——A 公司诉 B 公司商标合同纠纷案 / 433

70. 执法机关对知产刑事案件缓刑适用不一之解析

——王某、刘某销售假冒注册商标商品案 / 438

行政篇

71. 外来从业人员综合保险费缴纳义务主体的认定

——K 公司不服上海市人力资源和社会保障局责令补缴外来从业人员综合保险费案 / 445

72. 对“特征描述”政府信息公开申请答复不存在的司法审查

——张某不服上海市规划和国土资源管理局政府信息公开案 / 463

73. 征收补偿中对房屋使用性质的认定

——霍某某诉上海市黄浦区人民政府房屋征收纠纷案 / 474

74. 环境保护行政案件中公众参与程序的司法审查
 - 正文花园业委会、乾阳佳园业委会诉上海市环保局不服环评报告审批决定案 / 483
75. 对行政机关政府信息公开答复内容选择的司法审查
 - 董某诉上海市住房保障和房屋管理局不服政府信息公开答复案 / 490
76. 政府信息公开申请与信访之辨析
 - A 律所不服上海市城乡建设和交通委员会非政府信息公开告知案 / 495
77. 行政机关在行政程序中对证明责任分配是否合理也属司法审查要素
 - A 公司不服上海市黄浦区人力资源和社会保障局工伤认定案 / 501
78. 要求履行法定职责申请与重复信访之辨析
 - 范某某要求上海市黄浦区人民政府小东门街道办事处履行法定职责案 / 506
79. 建设工程规划验收行为的司法审查问题
 - 李某等不服上海市城市规划管理局向第三人 X 房地产公司颁发建设工程竣工规划验收合格证纠纷案 / 509
80. 住房公积金缴存规定的法律漏洞及司法填补
 - 叶某某要求上海市公积金管理中心履行法定职责案 / 515
81. 内部行政行为的异体外化与多阶段行政行为
 - A 公司不服上海市工商行政管理局黄浦分局限制企业年检案 / 520
82. 论受欺诈行政行为的效力、法律责任和裁判方式
 - 罗某某不服上海市黄浦区民政局离婚登记决定案 / 526
83. 对行政机关专业判断的司法审查
 - A 公司不服上海市食品药品监督管理局责令改正通知案 / 533
84. 法人业主参与业委会对业委会组成和决议程序的影响
 - 冯某某不服上海市黄浦区人民政府瑞金二路街道办事处及第三人 S 业委会变更备案具体行政行为案 / 537
85. 行政程序中的推定与诉讼举证责任转移
 - 沈某某不服上海市社会保险事业基金结算管理中心核定养老金案 / 542
86. 对法律条文的解释应当明确且符合立法目的
 - 王某不服上海市通信管理局不予受理申诉决定案 / 547
87. 房屋拆迁行政裁决非诉执行案件的审查与执行
 - 上海市黄浦区住房保障和房屋管理局申请邓某房屋拆迁行政裁决非诉执行案 / 550

88. 故意遮挡机动车号牌行为中“故意”的理解与认定

——严某不服上海市公安局黄浦分局交通警察支队所作行政处罚决定案 / 552

程 序 篇

89. 《民事诉讼法》修改后案外人权利救济的选择失灵

——案外人陈某某要求撤销生效判决再审申请 / 559

执 行 篇

90. 大额股票质权实现的执行措施及多债权人权益的平衡

——X 公司申请执行 G 公司等金融借款合同纠纷案 / 567

91. 抵押物抵债执行中对案外人租赁权的处置分析

——J 银行申请执行 S 贸易公司等金融借款合同纠纷案 / 572

92. 金融危机下多措并举和解解救企业

——C 公司申请执行 G 公司、H 公司票据追索权纠纷案 / 575

93. 律师代理费不应优先受偿

——Z 律师事务所申请执行 S 公司等支付令二案 / 579

94. 首封债权人优于轮候查封债权人执行受偿并无法律依据

——A 公司诉 B 公司执行分配方案异议之诉案 / 585

95. 被执行人执行程序中抵押财产是否构成“拒执罪”

——A 公司申请执行 B 公司、范某其他公司纠纷案 / 588

96. 存在潜在过激行为的房屋迁让类案件的强制执行问题

——D 公司申请执行李某房屋迁让纠纷案 / 590

97. 涉网络域名类执行案件的困境与对策

——C 公司申请执行 Z 公司侵害网络域名纠纷案 / 593

刑事篇



1. 出租信用卡后通过挂失补卡侵吞卡内 他人存款之行为定性

——崔某等人盗窃案

【裁判要旨】

在银行卡被出租且租用人更改密码的情形下,虽卡被 ATM 机吞掉的事实使租用人失去了对卡的实际占有权,但因其控制着卡密码,故卡内钱款仍应视为在租用人的控制之下,此时,若持卡人等通过挂失、补卡等手续侵吞租用人的卡内存款,则因行为符合“转移占有”和“秘密窃取”的特征而应构成盗窃罪。

【案号】

一审:(2010)黄刑初字第 172 号

二审:(2010)沪二中刑终字第 503 号

【案情简介】

公诉机关:上海市黄浦区人民检察院。

被告人:崔某,仇某某,张某某。

2009 年 4 月,被告人仇某某委托被告人崔某在沪帮其办一张可以透支的银行贷记卡,并将身份证等交给崔某代管。同年 5 月,崔某通知仇某某来沪并在罗某的陪同下,以仇的名义办理了卡号为 6222 × × × 2865 的 e 时代卡 1 张,该卡由崔某保管。6 月上旬,崔某通过罗某将卡出租给被害人牟某某使用。6 月下旬,牟某某在银行 ATM 机上因操作不慎,致卡被吞。牟某某即将此情况通知了罗某,由罗出面要求崔转告仇某某到银行帮助领卡。崔某得知后,即与被告人张某某等人商议,由仇某某出面到银行挂失,并趁机侵吞卡内钱款。随后,崔某将商议结果告知仇某某,仇表示同意。

同年 6 月底,牟某某与罗某因联系不到崔某、仇某某,就驱车到崔、仇的老家找崔、仇,但未果。牟某某等人便要求仇某某的亲属转告仇,e 时代卡内的钱款是牟某某做生意赚的,仇某某不能动,动了要犯法的。当晚,仇某某的女友陈某打电话告知仇,e 时代卡内有人民币 300,000 元左右,钱款主人已来老家找仇,要求仇不要动用卡内钱款。仇某某接电话时,崔某、张某某均在场。

同年 7 月 2 日,被告人崔某、仇某某、张某某到本市延长中路 320 号中国工商银行股份有限公司(以下简称工商银行)延长中路支行,由仇某某出面办理了该卡的挂失、补卡手续,7 天后领取新卡,新卡卡号为 6222 × × × 8011,内存人民币 298,742.09 元。随后,三人到本市延长中路 790 号工商银行延长新村支行,仇某某提取现金人民币 68,700 元,交由崔某分给仇某某、张某某人民币各 10,000 元,余款由崔某占有。同时,崔某当场为本人办理了卡号为 6222 × × × 9901 的 e 时代卡