

索宏钢·主编



商事卷

类型化案件
审判指引

A GUIDE TO TYPED TRIAL

人民法院出版社

索宏钢·主编



商 事 卷

类型化案件
审判指引

A GUIDE TO TYPED TRIAL

人 民 法 院 出 版 社

图书在版编目 (CIP) 数据

类型化案件审判指引·商事卷 / 索宏钢主编. — 北京: 人民法院出版社, 2017.7
ISBN 978-7-5109-1827-8

I. ①类… II. ①索… III. ①经济纠纷—民事诉讼—审判—中国—参考资料 IV. ①D925.118.2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 134617 号

类型化案件审判指引 (商事卷)

索宏钢 主编

责任编辑 丁丽娜 路建华

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)

电 话 (010) 67550608 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

客服 QQ 2092078039

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市中画美凯印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16

字 数 345 千字

印 张 27.5

版 次 2017 年 7 月第 1 版 2017 年 7 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978-7-5109-1827-8

定 价 68.00 元

版权所有 侵权必究

类型化案件审判指引丛书

编辑委员会

主 任 索宏钢

副 主 任 张美欣 张晓琨 辛尚民 辛振兴
何通胜 刘双玉

类型化案件审判指引（商事卷）

编辑委员会

主 任 刘双玉

副主任 侯 军

委 员 齐晓丹 马立红 宋 毅 周 荆 黄海涛

执 笔 人 史智军 周 易 王世洋 胡 婧 林存义
赵 霞 杨 路 贾 旭 龚勇超 田 璐
孙承松 蒙 瑞 郑慧媛 夏海曼 咸海荣
常洪雷 石 煜 宋 毅 鲁 南 李春香
潘 蓉 高 贵 张 慧 张印龙 刘正韬
熊 静 贾云航 张思齐 邓青菁 卫孚嘉
刘建刚 张日广 周 荆 全奕颖 何灵灵
王海宁 张 立 陈 雁 刘 茵 刘 栋
胡震霄 陈敏光 睦 立 张岚岚 杨 琳
林家诚 李 君

执行编辑 杨 扬 田静霆 黄 丹 张雅霖 王天冕



序

党的十八大以来，在以习近平总书记为核心的党中央领导下，全国法院正在深入推进以司法责任制为核心的四项基础性改革。北京三中院在上级法院的统一部署下，各项改革工作扎实推进，法院面貌焕然一新。

审判实践中，统一类案裁判尺度是长期以来困扰法院工作的一个难题。民商事案件在法院审理的各类案件中，一直占据绝对多数的位置。由于其涉及面广、更新变化快、法律规范多、与人民生活紧密相关，不同审判人员对同一类案件的事实审查重点、法律适用理解有时会存在差异，法官在审判中有较大的自由裁量空间，客观上导致“同案不同判”的现象更为突出。同时，随着司法改革的深入推进，“由审理者裁判，让裁判者负责”的司法责任制，突出合议庭的审判主体地位，强化法官依法独立行使审判权，因此，在法院内部规范审判行为、统一裁判尺度、提高案件质量的任務显得格外紧迫。

有鉴于此，年初，北京高院将审判规范化建设作为一项重点工作。三中院先试先行，推出这套审判指引，既是落实上级法院的工作要求，也顺应了改革和自身建设的要求和任务。

纵观这套指引，呈现出以下三个特点：

一是汇聚了一线法官的智慧成果。本书将分散的法律法规、司



法解释、上级法院发布的指导意见、指导案例参阅要点等按照案件类型予以汇总归纳，总结了大量一线办案法官审判经验，对常见案件的事实要点和法律要点进行了提炼，对实践中的通行观点和成熟做法进行了系统梳理和总结。审判指引不仅凝聚了三中院相关审判领域法官的智慧，还借助了全市三级法院和部分专家学者的“外脑”，历经多次修改完善，力求内容上的系统性、使用上的可操作性、裁判观点上的与时俱进，发挥指导法官办案的功能，也为年轻法官提供业务学习教材。模块化的体例格式更便利了查阅，是法律共同体及社会公众方便高效的法律“工具书”。

二是回应了人民群众的司法需求。审判指引贯彻问题导向，关注民生，突出针对性、实效性。婚姻家庭、劳动争议、商品房买卖、道路交通事故责任、借贷、承揽、农村土地承包经营等常见案由悉数囊括于此，27个案件类型涵盖了近70%的民商事案件，覆盖了审判实践中的大多数问题，准确聚焦了司法实践中的审查重点和裁判难点，使司法审判有章可循、有据可依，广泛回应了人民群众的司法关切，是引导群众合法维权、提高当事人诉讼能力、规范民商事活动行为的“参考书”。

三是突出审判权力运行的公开透明。审判指引致力于实现“同案同判”，其是我们努力探索的一条完善审判监督的新方法和新路径，能够为院、庭长行使审判监督权明晰边界、提供标准，既保证合议庭的审判主体地位，又能对审判权力行使进行有效约束和监督。在规范法院司法行为的同时，审判指引包容性地开放了公众探讨司法观点的空间，打开了又一扇接受公众监督的窗口，为维护司法过程和裁判结果的同一性、稳定性，推进构建更加开放、动态、透明、便民的阳光司法机制作出了有益探索。

北京三中院自建院以来，始终抓住首都中级法院的职能定位，牢牢遵循“实、正、新、严”建院理念，各项工作突出高起点、高标



准、专业化、规范化。三中院将以审判指引的出版为契机，继续在审判质效上下功夫，努力实现“让人民群众在每一个司法案件中感受到公平正义”的工作目标，为首都审判事业作出更大的贡献。

是以为序。

索宏钢

2017年6月



前 言

北京市第三中级人民法院于2013年8月6日成立。建院以来，我院高度重视审判规范化建设，不断完善工作机制，改进工作举措，探索审判方式、审判流程、审判标准的“三统一”。2016年5月，三中院编印完成《二审民商事案件办案流程》，初步实现审判方式、审判流程标准化。2016年下半年，三中院启动了类型化案件审判指引编写工作，以期实现裁判思路和类案裁判规则的统一，维护司法过程和裁判结果的稳定。

关于本次类型化案件审判指引的编写，做如下说明：

一、主要内容和目标定位。经过深入调研，我们选取了占民商事案件数量约70%的27个案件类型进行编写，其中包括12类民事案件：婚姻家庭纠纷、继承纠纷、商品房买卖合同纠纷、租赁合同纠纷、建设工程合同纠纷、通用服务合同纠纷、法律服务合同纠纷、网络服务合同纠纷、旅游服务合同纠纷、物业服务合同纠纷、劳动争议、机动车交通事故责任纠纷；15类商事案件：缔约过失责任纠纷、确认合同效力纠纷、债权人代位权纠纷、债权人撤销权纠纷、债权转让合同纠纷、债务转移合同纠纷、债权债务概括转移合同纠纷、买卖合同纠纷、民间借贷纠纷、保证合同纠纷、承揽合同纠纷、农村土地承包合同纠纷、挂靠经营合同纠纷、申请确认仲裁协议效力、申请撤销仲裁裁决。需要说明的是，农村土地承包纠纷一般认为属于民事案由，



因北京法院审判实践中将其作为商事案由，故我们将其编入商事卷中。

每个案件类型的审判指引分为事实要点和法律要点两部分。事实要点审查部分说明法官需重点审查的事实，法律要点分为不同模块，下设不同级别法律要点，详细列明需要查明的事实、相关法律法规及常见问题解答。常见问题解答中，我们不仅将分散的法律法规、司法解释按照案件类型予以汇总归纳，还将上级法院发布的指导意见、指导案例参阅要点及实践中的成熟做法进行了系统梳理和固化总结。此外，本书内容不仅包括审判实践中的常用内容和常见问题，也涵盖了部分争议问题，书中列明了实践中的不同观点及我们的倾向性意见，供读者参考。

关于审判指引的定位，一是法官工作的“工具书”，通过明确各类案件的审理方法和裁判标准，为法官办案提供参考指引，实现类型化案件中审理思路、庭审过程和裁判观点的统一；二是院庭长履行审判监督管理职能的“说明书”，院庭长可依托审判指引实现对案件的实质监督和类案审判的有效管理，夯实司法责任制基础；三是社会公众的“参考书”，引导当事人合理合法维权，推动当事人诉讼能力提高，促进社会民商事行为的进一步规范。

二、格式体例。总体将审判指引分为民事卷和商事卷两部分。每一卷均按照《民事案件案由规定》（以下简称《案由规定》）中案由的层级和顺序进行编排。本次编写的27个案件类型中，涉及以下不同级别的案由。

其中，有婚姻家庭纠纷、继承纠纷、劳动争议等3个二级案由；租赁合同纠纷、建设工程合同纠纷、机动车交通事故责任纠纷、缔约过失责任纠纷、确认合同效力纠纷、债权人代位权纠纷、债权人撤销权纠纷、债权转让合同纠纷、债务转移合同纠纷、债权债务概括转移合同纠纷、买卖合同纠纷、保证合同纠纷、承揽合同纠纷、农村土地承包合同纠纷、挂靠经营合同纠纷、申请确认仲裁协议效



力、申请撤销仲裁裁决等17个三级案由；民间借贷纠纷、旅游服务合同纠纷、法律服务合同纠纷、物业服务合同纠纷、网络服务合同纠纷等5个四级案由。

此外，通用服务合同纠纷和商品房买卖合同纠纷不是《案由规定》中的有名案由，但为说明服务合同通用规则，我们编写通用服务合同审判指引置于各类服务合同纠纷前；商品房买卖合同纠纷是在房屋买卖合同案由项下，涵盖商品房预售合同、商品房销售合同等几个四级案由的案件类型，我们从审判实践和操作习惯出发，将其整合成篇。

三、编写过程。类型化案件审判指引工作启动后，我院各民商事审判庭组织了骨干法官进行编写。经过院内两次法官会议研究确定格式体例后，在2016年底形成基础稿。此后，将其呈送北京市高级人民法院民一庭、民二庭，在市高院大力指导帮助下进行了修改完善。随后向辖区基层法院征求意见，形成审核稿。最后，由北京市法院审判业务专家宋毅、黄海涛及侯军、齐晓丹、马立红、周荆等同志把关，最终形成目前约70余万字的审判指引。在此，我们向北京市高级人民法院，辖区基层法院及所有指导、参与、关注本书编写的人员表示感谢。

类型化案件审判指引是一个开放型平台，后续我院将继续补充完善若干案件类型，并定期更新完善裁判观点，补充每个裁判要点项下的典型案例及标准化说理文书部分，形成基本覆盖主要民商事案件类型的审判指引。

我们将在最高人民法院和北京市高级人民法院指导下，继续探索，不懈努力，为审判规范化、专业化建设贡献力量。

类型化案件审判指引丛书编委会

2017年6月



凡例

一、法律法规、规章和规范性文件名称中的“中华人民共和国”省略，例如《中华人民共和国民法通则》，简称《民法通则》。

二、全文引用法律条文时，一个条文的各个款、项之间不分段、不分行。

三、对于本书以下出现较多的司法解释、司法文件及其他文件，使用缩略语：

1. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（一）》，简称《合同法司法解释（一）》；

2. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国合同法〉若干问题的解释（二）》，简称《合同法司法解释（二）》；

3. 《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》，简称《买卖合同司法解释》；

4. 《最高人民法院关于使用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》，简称《民事诉讼法司法解释》；

5. 《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》，简称《民间借贷司法解释》；

6. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问题的解释（一）》，简称《婚姻法司法解释（一）》；

7. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国婚姻法〉若干问



题的解释（二）》，简称《婚姻法司法解释（二）》；

8. 《最高人民法院关于审理涉及农村土地承包经营纠纷调解仲裁案件适用法律若干问题的解释》，简称《农村土地承包纠纷司法解释》；

9. 《最高人民法院关于审理城镇房屋租赁合同纠纷案件具体应用法律若干问题的解释》，简称《城镇房屋租赁合同纠纷司法解释》；

10. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国仲裁法〉若干问题的解释》，简称《仲裁法司法解释》；

11. 《最高人民法院关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见（试行）》，简称《民通意见》；

12. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国担保法〉若干问题的解释》，简称《担保法司法解释》；

13. 《最高人民法院关于审理建设工程施工合同纠纷案件适用法律问题的解释》，简称《建工司法解释》；

14. 《最高人民法院关于人民法院审理离婚案件处理财产分割问题的若干具体意见》，简称《离婚财产分割意见》。

目 录

第一章 缔约过失责任纠纷类审判指引

第一节 缔约过失责任纠纷案件事实要点	3
第二节 缔约过失责任纠纷案件法律要点	4
模块一：责任认定	5
模块二：成立要件	7
二级法律要点一：违反先合同义务	7
二级法律要点二：相对人受有损失	9
二级法律要点三：归责事由	11
模块三：责任类型	13
二级法律要点一：合同未成立	13
二级法律要点二：合同无效	15
二级法律要点三：合同有效	16
二级法律要点四：合同成立但不生效	17

第二章 确认合同效力纠纷类审判指引

第一节 确认合同无效纠纷案件事实要点	23
--------------------------	----



第二节 确认合同无效纠纷案件法律要点	24
模块一：无效原因	25
二级法律要点一：一方以欺诈、胁迫的手段订立合同，损害国家利益	25
二级法律要点二：恶意串通，损害国家、集体或者第三人利益	26
二级法律要点三：以合法形式掩盖非法目的	29
二级法律要点四：损害社会公共利益	30
二级法律要点五：违反法律、行政法规的强制性规定	31
模块二：合同被确认无效后的法律后果	33
二级法律要点一：返还财产的适用	33
二级法律要点二：赔偿损失的适用	35
二级法律要点三：其他非民法上的法律责任	36
模块三：合同效力诉讼中的程序问题	38

第三章 债权人代位权纠纷类审判指引

第一节 债权人代位权纠纷案件事实要点	43
第二节 债权人代位权纠纷案件法律要点	44
模块一：成立要件	45
二级法律要点一：债权合法	45
二级法律要点二：债权到期	47
二级法律要点三：债务人怠于行使其到期债权，对债权人造成损害	48
二级法律要点四：债务人的债权不是专属于债务人自身的债权	50
模块二：诉讼程序	52
二级法律要点一：管辖	52
二级法律要点二：当事人	53
二级法律要点三：裁判方式	54
二级法律要点四：费用负担	55



模块三：行使效力	57
二级法律要点一：关于债权人行使代位权的效果归属	57
二级法律要点二：关于多个债权人行使代位权的效果归属	58
二级法律要点三：关于债权人代位权与债权执行之间的关系	59

第四章 债权人撤销权纠纷类审判指引

第一节 债权人撤销权纠纷案件事实要点	63
第二节 债权人撤销权纠纷案件法律要点	64
模块一：法律关系	66
二级法律要点一：管辖和当事人地位	66
二级法律要点二：标的物范围	67
二级法律要点三：债权人撤销权案件的行使期间	68
模块二：客观要件	70
二级法律要点一：处分财产行为	70
二级法律要点二：须以财产为标的	72
二级法律要点三：债权发生后有效成立并继续存在	73
二级法律要点四：有害于债权	74
模块三：主观要件	77
二级法律要点一：无偿行为的撤销	77
二级法律要点二：有偿行为的撤销	78
模块四：债权人行使撤销权的结果和费用负担	79
二级法律要点一：行使效力	79
二级法律要点二：费用负担	80



第五章 债权转让合同纠纷类审判指引

第一节 债权转让合同纠纷案件事实要点	85
第二节 债权转让合同纠纷案件法律要点	86
模块一：债权转让有效成立的要件	87
二级法律要点一：转让的债权依法有效存在，可以转让	87
二级法律要点二：转让人与受让人之间达成合法的债权转让协议	90
二级法律要点三：债权人就债权的转让须通知债务人	91
模块二：债权转让中“通知”的认定标准	92
二级法律要点一：通知主体的确定	92
二级法律要点二：通知对象的确定	92
二级法律要点三：通知时间的确定标准	93
二级法律要点四：通知形式的确定标准	93
模块三：债权多重转让纠纷的裁判标准	97
二级法律要点：通知成为债权实际转移的要件	97
模块四：债权转让后产生费用负担纠纷的裁判标准	98
二级法律要点：合同相对性原则	98

第六章 债务转移合同纠纷类审判指引

第一节 债务转移合同纠纷案件事实要点	101
第二节 债务转移合同纠纷案件法律要点	102
模块一：债务转移的要件	103
二级法律要点：债权人与第三人之间协议完成债务的转移	103
模块二：债务转移后抗辩权的行使标准	105
二级法律要点：债务承担人享有的相关抗辩权	105