

基层商事审判

创刊号·2006年卷

JICENG SHANGSHI SHENPAN

龙光伟 ■ 主编



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

基层商事审判

创刊号·2006年卷

JI CENG SHANG SHI SHEN PAN

龙光伟 ■ 主编



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

基层商事审判/龙光伟主编. —北京: 中国法制出版社, 2006. 12

ISBN 7 - 80226 - 658 - 0

I. 基... II. 龙... III. 经济纠纷 - 民事诉讼 - 审判 - 研究 - 中国 IV. D925. 118. 24

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 144403 号

基层商事审判

JICENG SHANGSHI SHENPAN

主编/龙光伟

经销/新华书店

印刷/涿州市新华印刷有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

印张/12.125 字数/214 千

版次/2006 年 12 月第 1 版

2006 年 12 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7 - 80226 - 658 - 0

定价: 24.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66031119

网址: <http://www.zgfzs.com>

编辑部电话: 66066820

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

基层商事审判

(创刊号 • 2006 年卷)

主 编：龙光伟

副 主 编：黄长营

参加编写人员：何 晓 王 远 刘余敏 逢 政
谭素青 张 艳 张 琼 王 芳
丁明君

序 言

王利明^①

中国先哲孟子尝言“徒善不足以为政，徒法不足以自行，制而用之存乎法，推而行之存乎人。”法律不仅仅是思想，更应是实践。所以才有“书本上的法”‘和’行动中的法之分。在深受成文法法律传统影响的中国，只有将“书本上的法”转变为“行动中的法”，法律才能获得其真切的生命力。在这种意义上，法院的审判实践活动是推动法律发展的重要动力。

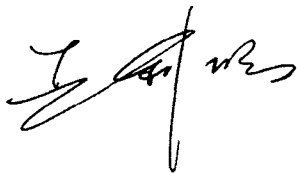
在各级法院的审判活动中，我们尤其不能忽视基层法院的审判活动。因为从世界范围内来看，一国的基层法院无论是数量还是受案量都是一国其他级别的法院所无法比拟的。据统计，我国目前共有 3135 个基层法院、12075 个人民法庭，基层法院的受案数量和工作人员等已经占整个法院系统的 80%，而且，其受案数量还在以每年 30% 的速度增长，这在经济发达地区表现更为明显。由此可见基层法院的地位和重要性都非

^① 中国人民大学法学院院长、教授、博士生导师，中国法学会民法学研究会会长，十届全国人大代表、全国人大法律委员会委员。

同一般。我历来高度重视凝聚着基层法院法官智慧的理论言说和审判案例。在我看来，基层法院地位和重要性在于，基层法院接触案件类型多、范围广泛，是实现“司法公正、司法为民”的关键；各种新型疑难案件也大部分来自于基层法院，由此使得基层法院的判例和审判实践经验具有重大意义。一方面，从实体法上讲，新型疑难案例最能反映社会生活新的法律需求，这对法解释水平的提高和法制的创新都是有益的推动，相应地它也将促进法学的发展和在一定程度上弥补立法的滞后性；另一方面，从程序法上讲，基层法院由于案件数量众多，又囿于审限制度的限制，因此，各国都大力主张基层法院积极探索审判方式改革，提高审判效率，这使得简易程序制度、小额诉讼制度、庭审制度的改革等方面的制度建设都越来越完善。

深圳市南山区人民法院地处我国改革开放的最前沿的深圳市南山区，毗邻港、澳，具有得天独厚的区位优势。自1990年建院以来，其发展迅速，硕果累累，先后荣获“全国精神文明建设工作先进单位”、“全国法院思想工作先进单位”等荣誉称号，曾分别被最高人民法院和广东省高级人民法院授予“集体一等功”，是深圳市先进法院。近年来，该院在民商事审判和诉讼程序改革等方面积极与理论界开展密切合作，进行了一系列广泛深入的探索，并取得了卓有成效的效果。《基层民商事审判》是南山区人民法院在理论上积极探索，勇于创新的表现。其创刊号设涉港澳商事审判专题、公司法专题、保险法专题、域外司法、诉讼程序专题和典型案例等栏目，是该院近年来在这些方面探索的有益总结。该书以年刊的形式，

拟每年出一卷，向全国基层法院和法学院同仁征稿，期望通过学术与实务的协力，共同推动中国法学的发展、法制的建设和法治的完善，其意可嘉，是以为序，亦以此向同仁推介。

A handwritten signature in black ink, appearing to be '王生' (Wang Sheng), written in a cursive style.

2006 年 11 月 15 日

卷首语

作为从事基层审判的法官，每到年终工作总结考评时，似乎那一串串的办案数据，那一个个的加班统计最能反映他/她的工作成果。然而，面对这一切，我们心里不禁在问，这难道就真能完全反映一个专家（学者）型法官的应有素质吗？诚然，法官的职责在于公正高效的裁判好每一宗案件，特别是在目前审判工作压力不断加大，案件数量不断上升的情况下，大多数法官都疲于应对大量案件。但越在这种情况下，就越要求我们具备扎实的理论功底。也只有这样，才能不断提高我们的审判水平，促进司法的发展，并进而增强司法的公正性和发挥其作为整个社会“安全阀”的作用。我们是从事基层审判的法官，我们自身具备丰富的案例资源和实践经验，如果我们不对这些大量的案件进行分析、归纳、总结，并进行理论提升，那实在是令人惋惜！

为此，在确保完成 2006 年度办案任务的前提下，我们以基层商事审判研究为突破口，并力争把基层审判调研工作不断推向深入。于是，结合审判实际，我们撰写了一组有针对性的

基层商事审判调研文章。并且，通过与法学院的交流合作，我们的理论水平得到了进一步升华。面对着这些凝聚着自己心血的成果，如何使之接受更广泛的检验并进而使之完善？就成了我们一个挥之不去的梦想，也正因为此，才有了本刊的诞生。

本书作为《基层商事审判》的创刊号，我们将其设为六个专题：一是涉港澳商事审判研究专题。深圳毗邻港澳，在三地法律文化与司法实践的交流上无疑深具地理和人文优势，我们理应在此有所作为。二是公司法专题。公司纠纷案件在基层商事审判中比重最大，且为加强对新《公司法》的学习，我们特辟此专题。三是保险法专题。于此，我们遴选了基层法院在审理保险纠纷案件中比较集中的两个问题，试图能藉此管中窥豹。四是司法改革研究专题。本专题着重从司法改革方面对如何促进审判效率、提高审判水平等提出我们的看法。五是域外司法专题。此专题由在域外进行留学深造的法官完成，借以开拓我们的视野。六是诉讼程序专题。公正与效率是衡量审判实践的试金石，而科学合理的诉讼程序又是达成此两项目标的必要的和不可或缺的手段。七是典型案例专题。通过一些颇具代表性的商事审判案例，力求生动再现学术与实务的良性互动，并由此推动我们的审判水平迈向更高的层次。

在这本小集子即将面世之际，我们为 2006 年辛苦繁忙的商事审判工作能够得到这样一个浓缩升华的载体而倍感欣慰；更为由于我们自身能力的欠缺而在本书中可能出现的种种纰漏而深感不安！于是，在此，我们恳请学界、同仁能拨冗斧正，

慨赐慧言。我们亦期待由此，使我们的学习和工作更上台阶，也许这也不失为本刊之所以创办的另一种诠释。

龙光伟^①

2006年11月20日

^① 深圳市南山区人民法院党组书记、院长、审判委员会委员、三级高级法官，湖北财经学院法学学士、中山大学法学硕士，中南财经政法大学兼职教授。

目 录

卷首语	龙光伟 1
-----------	-------

涉港澳商事审判专题

大陆与港澳公司出资制度比较研究 ...	南山区人民法院民二庭 3
---------------------	--------------

公司法专题

公司僵局司法强制解散程序初探	黄长营、谭素青 27
浅论股东知情权的司法救济	何 晓、王 远 52
被吊销营业执照企业法人之法律 地位研究	刘余敏 66
略论股东代表诉讼	逢 政 81

有限责任公司股权转让的限制与效力	张 艳 97
论控制股东的诚信义务与法律责任	张 琼 110
论异议股东股份回购请求权	丁明君 135
浅谈公司章程对股份转让的限制	王 芳 155

保险法专题

保证保险合同法律问题探析

——以汽车消费贷款保证保险合同为例	张 琼 171
-------------------------	---------

审理保险合同案件过程中几个问题

的研究	刘余敏、丁明君 188
-----------	-------------

改革研究

现代司法理念与我国司法辅助人员制度

的改革与完善

——兼论基层人民法院工作群体的分流与重组 ...	龙光伟 203
--------------------------	---------

域外司法

美国法院如何努力提高审判效率	黄长营 227
----------------------	---------

诉讼程序专题

深圳市南山区人民法院关于落实民商事案件

调解工作的暂行办法(建议稿) …… 南山区人民法院民二庭 239

深圳市南山区人民法院审理民商事案件适用

简易程序庭审规范(建议稿) …………… 逢 政 246

深圳市南山区人民法院审理民商事案件适用

普通程序庭审规范(建议稿) …………… 逢 政 251

民事案件庭审规范起草说明 …………… 逢 政 255

对一审民商事案件诉讼费收费标准的思考 …………… 谭素青 257

构建基层法院民商事案件鉴定(评估)的风

险机制

——当前民商事案件鉴定现状的理性思考 …………… 刘余敏 274

关于民事诉讼中被告滥用管辖异议权现状之

分析及解决建议 …………… 逢 政 287

南山法院构建以“四位一体”为主要内容的

新型民商事案件调解机制探析 …………… 刘余敏 296

典型案例

原告黄某诉被告章某、戴某和深圳市某机床

有限公司知情权纠纷案·····	315
原告谭余某、谭德某诉被告王某、第三人深	
圳市某某自动化有限公司股东权纠纷案·····	326
原告李某某诉被告深圳市某某股份有限公司	
股份回购请求权案·····	336
原告纪某诉被告章某股权转让纠纷案·····	342
原告某电子设备公司诉被告深圳市某电子公	
司、东莞市某电子公司买卖合同纠纷案	
——被吊销营业执照的企业法人是否应当	
承担法律责任以及如何承担法律责任·····	346
原告成某、冯某诉被告深圳市某国际旅行社	
有限公司旅游合同纠纷案·····	358
原告王某某诉被告湛江某建筑公司票据交付	
请求权纠纷案	
——对一起票据纠纷案件的法律分析·····	365

基层商事审判

涉港澳商事审判专题

大陆与港澳公司 出资制度比较研究

南山区人民法院民二庭

“一切认识、知识均可源于比较。”

——诺瓦里斯 (Novalis) ①

一、论域：区际法律冲突下的公司出资制度

(一) CEPA 框架下的公司法

随着两个 CEPA 协议的落实，大陆与港澳地区经济交往更加密切。CEPA 不仅仅是经济合作关系的探索，更是一种法律框架的构造，为内地与香港、澳门，以及将来与台湾区域经济一体化的发展

① 诺瓦里斯 (Novalis, 1772—1801)，弗里德利希·利奥波德·冯·哈登贝勒男爵的笔名，18 世纪德国浪漫主义诗人。《诺瓦里斯集》，第三卷。转引自 [德] K·茨威格特、H·克茨：《比较法总论》，潘汉典等译，法律出版社 2004 年版，第二版序。