

生活

新主张系列

JIATING
FALÜ
GUWEN

家庭 法律顾问

上海科学技术出版社

华东政法学院青年法学研究会
华东政法学院大学生社会法律援助中心

编著

本书选择了220多个和人们日常生活息息相关的案例，这些案例涉及民事、劳动、婚姻、家庭继承、老年人等权益保护、经济、行政、诉讼程序、香港特别行政区及涉外有关的法律问题，取材典型，叙述生动，分析详细。在介绍、分析案例的同时，本书也深入浅出地描述了法院对案件的审理和判决，分析了法院适用法律的缘由，以加深人们对法律知识的理解。



J I A T I N G F A L Ü G U W E N

家庭法律顾问

生活
新主张
系列

编著

华东政法学院青年法学研究会
华东政法学院大学生社会法律援助中心

上海科学技术出版社



图书在版编目(CIP)数据

家庭法律顾问/华东政法学院青年法学研究会, 华东政法学院大学生社会法律援助中心编著. —上海: 上海科学技术出版社, 2004. 1

(生活新主张系列)

ISBN 7-5323-7316-9

I. 家... II. ①华... ②华... III. 法律—基本知识—中国 IV. D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 102674 号

世纪出版集团 出版发行
上海科学技术出版社

(上海瑞金二路 450 号 邮政编码 200020)

新华书店上海发行所经销

苏州望电印刷有限公司印刷

开本 850×1168 1/32 印张 11 插页 4

字数 275 000

2004 年 1 月第 1 版

2004 年 9 月第 2 次印刷

印数 5 201—8 700

定价: 26.00 元

本书如有缺页、错装或坏损等严重质量问题,
请向承印厂联系调换

内
容
提
要

不懂得法律,照样可以生活,但是懂得法律,肯定可以生活得更好。在我国逐渐步入法治社会的背景下,如果懂得法律,就能够很好地运用法律来解决日常生活中的各种纠纷,更好地保护自己的切身利益。

本书选择了 220 多个和人们日常生活息息相关的案例,这些案例涉及民事、劳动、婚姻、家庭继承、老年人等权益保护、经济、行政、诉讼程序、香港特别行政区及涉外有关的法律问题,取材典型,叙述生动,分析详细。在介绍、分析案例的同时,本书也深入浅出地描述了法院对案件的审理和判决,分析了法院运用法律的理由,以加深人们对法律知识的理解。

本书适合广大群众阅读。读者一旦在生活中遇到纠纷,即可查阅本书的有关案例,了解相关的法律知识,用法律武器保护自己。

《家庭法律顾问》编写人员名单

(按姓氏笔画排序)

顾问 童西荣

主审 王虎华 叶青 冯菊萍 吴弘
殷啸虎 傅鼎生 董保华

主编 寿新宝

副主编 王勇 王燕华 许贝宁

编委 王勇 王燕华 方立雄 许贝宁
寿新宝 陆端 林彦 皇甫长城
黄莺

撰稿人 丁德应 王勇 王燕华 方立雄
方建伟 江欣 刘学庆 许贝宁
孙星 寿新宝 李聃冉 李凌云
杨宏芹 张艳 陆端 陈斐轶
陈宇华 林彦 郑取 郑琦
胡迪 胡璋 施宇婷 奚红
谈倜 黄莺 崔琳 戚杏
游松辉 谢晓芸 赖飞 翟青

序

一

改革开放不仅使我国社会的生产力迅速发展,经济活动日趋活跃,人民生活水平日益提高,更使自由、平等、民主的观念深入人心。随着社会主义市场经济的不断发展,完善社会法制、普及法律知识、提高全民的法律意识已成为当务之急。

从某种意义而言,社会主义市场经济是法制经济,社会整体的运行有序及民众个体的利益都有赖于法律的完善与切实的实施,有赖于公民知法、守法、用法意识的增强。而民法作为与普通百姓生活密切相关、紧密联系的法律,其重要性日益突出。

为了满足广大人民群众了解、学习民法知识的需要,华东政法学院党委学生工作部于1999年组织大学生社会法律援助中心的部分本科生和研究生编写了《请求法律援助》,如今,在我国法律、法规日益完善的形势下,他们又根据社会发展的需求编写了《家庭法律顾问》一书。

“以案说法”是这两本书在形式体例上的最大特色。书中精选了贴近生活的案例,以通俗易懂、生动活泼的语言,根据民法学科的体例,以法析案,以法说案,一案一析,大大方便了读者的阅读和理解。

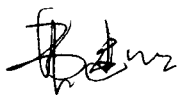
序

一

同时,这两本书也是华东政法学院在高等法律教育上努力探索的成果。为摆脱长期以来我国高等学校法学教育重理论轻实践的不平衡状态,华东政法学院以大学生社会法律援助中心为实践基地,指导学生投身社会、服务社会,从事多种多样的法律实践活动,取得了良好的成绩与效果。《请求法律援助》和《家庭法律顾问》正是他们理论联系实际,学以致用成果和结晶。

随着我国社会整体文明程度的提高,法律越来越显得重要。我希望本书能够对推动我国的普法工作起一定的作用,成为民众认识和了解法律的桥梁。

最高人民法院副院长



2003年11月

序

二

法律的发达是一个国家兴旺发达的重要标志。21 世纪的中国,法律日益走向发达,在党中央提出的“依法治国,建立社会主义法治国家”的伟大方略的指引下,正在经历着改革与建设并举、法治与经济同行的深刻变革,并且在法制建设领域也取得一个又一个喜人的进步。

我们华东政法学院作为上海地区惟一的一所政法院校,深知自己在“依法治国”的伟大进程中所担负的神圣使命。我们力求通过发挥自身的法律资源优势,认真研究法学问题,积极培养法律人才,努力普及法律知识。而且我们充分认识到:法律的完善和切实实施,有赖于全民法律意识的提高,特别是有赖于公民的知法、用法、守法意识的增强。所以,我们长期以来总是在许多环境里积极地通过多种形式开展法律的普及工作,比如 1999 年华东政法学院大学生社会法律援助中心编写《请求法律援助》就是其中的一种有效形式。

《请求法律援助》自 1999 年 12 月出版以来,以其通俗性、实用性和科学性而深受广大群众的喜爱,不久即脱销,在市场上难以买到,但求购者仍然甚众。因此,上海科学技术出版社多次与我院联系,希望能够再出一本类似的图书,以满足人们的需求。于是,华东政法学院党委组织部青年法学会和社会法律援助中心的研究生与本科生编写了这本《家庭法律顾问》。

《家庭法律顾问》可以算是《请求法律援助》一书的姊妹篇,但与《请求法律援助》相比,《家庭法律顾问》体现了“扬弃”的原则。本书保留了《请求法律援助》中少量经典案例,又新增了 200 多个贴近百姓生活的最新案例。这些案例体现

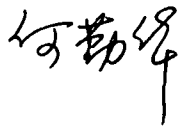
出了在现时代人们对生活的一系列新主张,如强调婚姻质量、保护弱势团体、进行投资消费、尊重法律程序和增强国际意识等。在内容上,本书除了保留民事法律,劳动法律,婚姻、继承、老年人等权益保护法律,经济法律,行政法律,程序法律这六个部分的内容外,又适应时代需要增加了涉外民事、经济和 WTO 问题等内容。同时每个部分针对当今的社会热点又有所侧重,如民事法律突出了信息网络、新修订颁布的《中华人民共和国婚姻法》的内容;经济法律中则强调了公司法、房地产交易的内容;劳动法律中着重外来民工与老年人权益的保护问题。本书坚持使用通俗易懂的语言和以案析法的方法,以方便读者的阅读与理解,同时又加强了对案例分析的深度和力度,以使广大读者更有效地学习法律和运用法律。

序

本书是在我院专家教授指导下由研究生和本科生编写,书中的许多材料是学生在进行法律服务的社会实践中获得的,具有代表性和真实性。因此也可以说,本书是我院积极进行高校教育方式改革、加强素质教育培养高素质法律人才的一个成果。

我国的法制建设依然任重而道远,但我院广大师生以己所学,用己所长服务社会的热情长盛不衰。衷心希望本书的出版能够为我们的法治之国尽一份绵薄之力。

华东政法学院院长



2003 年 11 月

一、民事法律 1

1. 这笔摄像机买卖有效吗/2
2. 以赠与形式变相出售古董的行为是否有效/4
3. 显失公平的买卖可否变更/6
4. 商场错卖商品能否索回/7
5. 诉讼时效期如何确定/8
6. 部分共有人转让共有财产能否生效/11
7. 受托人在何种情况下享有自主处分权/12
8. 代理人与第三人恶意串通, 损害被代理人利益的民事行为能否生效/14
9. 借出之物被无权处分, 必须返还吗/15
10. 花盆坠落砸伤人, 户主应负赔偿责任吗/17
11. 饲养的宠物致人受伤要不要承担责任/18
12. 厂家删除药品说明导致服用者产生不良反应是否构成侵权/19
13. 乘客在公共汽车上受到伤害由谁赔偿损失/20
14. 学生校内受伤, 学校应承担何种责任/22
15. 冒用他人名义发送电子邮件拒绝留学机会是否构成侵权/23
16. 出版模特画像集是否侵犯他人的肖像权/24
17. 网上辱骂他人是否侵犯名誉权/26
18. 如何处理相邻关系/27
19. 合伙人退伙后还要承担合伙债务吗/29
20. 承包合同中途可否撤销/31
21. 网络链接是否构成不正当竞争/32
22. 同一财产可否设多个抵押权/33
23. 抵押物出租损害承租人利益, 承租人利益如何得到保护/34
24. 抵押权随着抵押财产的灭失而消灭吗/36
25. 连带保证责任如何确定/37

目

录

26. 不付维修费就可以扣留维修物品吗/38
27. 承租人对承租房屋是否享有优先购买权/40
28. 承租人何时享有合同解除权/41
29. 承租人死亡后共同居住人的权利如何/42
30. 频繁停电导致冰箱烧坏,责任谁负/43
31. 悬赏人不兑现承诺是否构成违约/44
32. 债权人能请求撤销债务人的赠与行为吗/45
33. 我能去要债务人的债权吗/47
34. 捐赠人一定要交付允诺的钱款吗/48
35. 网站单方面缩小免费邮箱容量是否构成违约/50
36. 未办理房屋过户登记,可否主张合同无效/51
37. 网上发表作品是否享有著作权/53
38. 买下书画作品的所有权能否成为著作权人/55
39. 为完成工作任务而创作的作品的著作权属于个人还是单位/56
40. 出版者可否自行对作品进行删改/57
41. 提供音乐作品的在线链接和下载是否构成对音乐制作者的侵权/58
42. 将他人已经发表的作品用作注册商标是否构成侵权/60
43. 恶意使用他人域名是否侵犯商标权/61
44. 以驰名商标注册域名是否侵权/63
45. 授予专利权应符合怎样的条件/64
46. 内容被泄露的发明是否仍具有新颖性/66

目

录

二、劳动法律 69

1. 事实劳动关系所产生的争议是否应受理/70
2. 企业被兼并后劳动合同是否无效/72
3. 单位能变更她的工作岗位吗/73
4. 连续工作满10年能否要求签订无固定期限劳

动合同/74

5. 外商投资企业中劳动合同怎么签订和履行/75
6. 单位能以结婚为由解除她的合同吗/77
7. 不能就这样走人/78
8. 就这样被开除了/79
9. 退工手续错误,谁来负责/81
10. 职工有失职行为可以立即解除劳动合同吗/82
11. 劳动者提前解除劳动合同要赔偿培训费吗/84
12. 劳动者违反了服务期约定要负违约责任吗/85
13. 侵害劳动者权益,劳动者提出解除劳动合同能得到经济补偿金吗/87
14. 怎样计算经济补偿金才合理/88
15. 劳动者辞职后用人单位能以未交接工作为由拒绝退工吗/89
16. 经济性裁员说裁就能裁吗/91
17. “离岗退养”可享受哪些待遇/92
18. “买断工龄”买断的是什么/93
19. 女职工特殊时期权益保护/94
20. 女职工的退休年龄应该怎么算/95
21. 养老金怎样交才合算/97
22. 加班工资怎么算/98
23. 最低工资可以随意发吗/99
24. 用人单位能以资金周转困难为由拖欠工资吗/101
25. 职工自愿加班用人单位就可以不付加班费吗/102
26. 厂门口遭报复被杀害算不算工伤/104
27. 协议能免除工伤待遇吗/105
28. 工伤的认定和责任承担/106
29. 外来劳动力受工伤一次性买断有效吗/108
30. 劳动者酒后上班违章操作而负伤能否享受工伤待遇/109
31. 上下班发生交通事故可以认定为工伤吗/111

目

录

32. 劳动争议中由谁负担举证责任/112
33. 用人单位实行承包或租赁,劳动争议的主体如何确定/114
34. 企业根据奖惩制度对职工作出的行政处分属于劳动争议的范畴吗/116

三、婚姻、继承及老年人等权益保护法律

..... 119



1. 未达法定婚龄而缔结的婚姻是否随时可以申请宣告无效/120
2. 因受胁迫而缔结的婚姻能否申请撤销/121
3. 姻亲之间能否结婚/123
4. 夫妻对共同财产所作的约定是否都是有效的/124
5. 军婚是否一律受到婚姻法的特殊保护/125
6. 法律如何惩治重婚者/127
7. 打老婆是家务事吗/128
8. 男女在非法同居期间获得的财产如何处理/130
9. 离婚后我有看孩子的权利吗/132
10. 丈夫受欺骗,子女非亲生,离婚后可否向女方追索抚养费/133
11. 夫妻离婚时对其共同生活期间所负债务应如何清偿/135
12. 非婚生子女有要求父亲抚养的权利吗/136
13. 继子女对继父母有赡养义务吗/138
14. 继父母子女间的权利义务关系是否因生父母的死亡而自然消除/139
15. 祖父母、外祖父母一定有优先抚养权吗/141
16. 有独立生活能力的子女向父母强行索取钱财是否违法/142
17. 与养子女关系恶化,养父母能否解除收养关系/144

18. 放弃继承权后反悔还能被承认吗/145
19. 放弃继承权是不是不赡养父母的理由/147
20. “父债子还”有法律依据吗/148
21. 继承案件中哪些财产应认定为遗产/150
22. 同一事件中死亡的被继承人的遗产应如何继承/151
23. 胎儿有继承权吗/153
24. 离婚判决前一方死亡,财产由谁继承/155
25. 老师罚学生天经地义吗/156
26. 嫁出去的女儿有没有土地承包权/158
27. 法律如何保护老年人的房产权利/159
28. 企业能否以女职工怀孕为理由解除劳动合同/161

目

四、经济法律 163

录

1. 驾驶不当出事故,乘客受伤谁负责/164
2. 假一可以罚十吗/165
3. 《消费者权益保护法》的保护对象有哪些/167
4. 饭店用餐不幸受伤谁负责/168
5. 告状的时间限制究竟是1年还是2年/169
6. 旅游遭横祸,责任谁来负/171
7. 商品使用虚假的备案标志算不算欺诈/172
8. 销售者负有先行赔偿义务吗/174
9. 销售者没了谁来负责/175
10. 展览会后谁来负责/177
11. 商家发布虚假广告,消费者如何索赔/178
12. 货物因使用不当造成损坏就自负其责吗/180
13. 商品质量不合格,消费者应向谁索赔/181
14. 给对方回扣是不是不正当竞争行为/182
15. 商家能使用引诱性广告吗/183
16. 怎样才能认清非法传销的真面目/185

17. 商业贿赂的法律责任如何认定/186
18. 怎样认定和处罚串通招投标行为/188
19. 公交车上被狗咬,责任谁负/189
20. 住进新房忽生病,责任谁负/190
21. 消费者遇到承诺突然变卦时该怎么办/191
22. 呼机欠费被停却又不当,缘由何在/193
23. 业主单方规定是否有效/194
24. “三包”责任谁来负/196
25. 下车摔伤谁负责/197
26. 住宿客户在酒店遭殴打,酒店是否负责任/198
27. 如何解决调解未果的小额纠纷/200
28. 消费者如何认清“不平等条约”/201
29. 商品房面积不足怎么办/202
30. 一房误卖两家应如何处理/203
31. 借住他人房屋能不能取得产权/205
32. 楼房住户可不可以在其楼房顶上加盖房屋/206
33. 房屋承租人能否擅自转租租房/208
34. 未经登记的房屋买卖可否转移产权/209
35. 情况变了,商品房预售合同能不能改/211
36. 男方租赁的公房应由女方使用吗/212
37. 承租人的优先购买权为什么不能成立/213
38. 公房转租受法律保护吗/214
39. 已过户的房屋买卖合同可以解除吗/215
40. 存款差错谁负责/217
41. 隐瞒病情丧失保险金谁之过/218
42. 保单上的投保期与投保人的投保期不一致该如何处理/219
43. 失票人如何及时挂失止付并申请公示催告/220
44. 公司的董事、经理能和本公司订合同做生意吗/222
45. 董事的报酬由谁来决定/223
46. 公司不能成立,发起人要负责任吗/225

目

录

47. 为什么有出资行为也不能被确认为公司的股东/226
48. 经理超越公司章程行使职权的行为有效吗/227
49. 劳务出资可以入股吗/228
50. 股东可以私自转让股权吗/229
51. 董事可以从事同业竞争吗/230
52. 私自转让公司内部股票有没有效力/232
53. 股票转让有限制吗/233
54. 股票内幕交易行为会导致何种法律后果/234
55. 股票交易透支谁负法律责任/235
56. 股票被盗,股票所有人应怎么办/236
57. 违背客户委托买卖证券的欺诈行为和民法上的欺诈行为一样吗/238

目

五、行政法律 241

录

1. 学校责令退学、注销学籍是否属于具体行政行为/242
2. 劳动教养能否代替刑罚/244
3. 终止公房租赁合同是不是具体行政行为/245
4. 规章以下规范性文件能否设定行政处罚/246
5. 行政机关能否不强制执行或不申请法院强制执行/247
6. 聚众练功应否处罚/249
7. 镇政府有权免除村民委员会主任的职务吗/250
8. 婚姻登记机关是否有权对他人房产产权作出确认/251
9. 乡政府是否有权改变农村土地承包状况/253
10. 行政机关主动终止某一行为能否诉请撤销/254
11. 对于相同情节的相对人能否作出轻重差异很大的行政行为/255

12. 为他人讨债的行为界限/257
13. 以同一事实重颁房产证于法无据/258
14. 税务局有权吊销营业执照吗/260
15. 派出所行使处罚权是否受限制/261
16. 病故军人家属享受抚恤金的条件有哪些/262
17. 对农村居民违法占地建住宅行为如何处罚/263
18. 邻里纠纷已自行解决,公安机关要否再处罚/264
19. 执勤人员侵犯他人合法权益,如何处理/265
20. 如何计算行政赔偿中的经济损失/266

六、程序法律 269

目

录

1. 什么是刑事简易程序/270
2. 被害人对检察院不起诉的案件该怎么办/272
3. 刑事诉讼中如何提出取保候审/273
4. 当事人对鉴定结论不服该怎么办/274
5. 被告人不同意上诉,其法定代理人、近亲属有权上诉吗/276
6. 公诉案件的被害人有无上诉权/277
7. 如何理解上诉不加刑原则/278
8. 自行收集的证据是否有效/280
9. 司法人员能否为其亲属辩护/281
10. 被告人近亲属能否旁听不公开审理的案件/282
11. 认为已生效的判决有误判该怎么办/283
12. 当事人一方不出庭怎么办/285
13. 调解协议可以强制执行吗/286
14. 妇联可以支持受迫害妇女起诉吗/288
15. 她该去哪个法院起诉/289
16. 什么是回避制度/291
17. 什么是诉讼时效的中止/293
18. 什么是先予执行/294