

商事审判例释

SHANGSHI SHENPAN LISHI

高益民/主编



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

商事审判例释

梁作民 高益民 主编



法律出版社

www.lawpress.com.cn

图书在版编目(CIP)数据

商事审判例释 / 梁作民, 高益民主编. —北京:
法律出版社, 2011. 8

ISBN 978 - 7 - 5118 - 2338 - 0

I. ①商… II. ①梁… ②高… III. ①经济纠纷—民
事诉讼—审判—法律解释—中国 IV. ①D925. 118. 25

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 149688 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/韦钦平 林 喆

装帧设计/李 瞻

出版/法律出版社

编辑统筹/大众出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/青岛双星华信印刷有限公司

开本/720×960 毫米 1/16

印张/30 字数/496 千

版本/2011 年 8 月第 1 版

印次/2011 年 8 月第 1 次印刷

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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

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 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 2338 - 0

定价:69.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

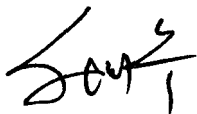
序

改革开放和现代化建设的实践,为我国法律体系的构建提供了内在需求和动力。2011年3月,以宪法相关法、民法、商法等各个法律部门的法律为主干,由法律、行政法规、地方性法规等各个层次的法律规范构成的中国特色社会主义法律体系宣告形成。社会主义法律体系的形成对法院审判工作提出了新的要求,人民法院如何紧扣时代的脉搏,切实保障宪法和法律的有效实施,既关系到法律生命力的长久,又关系到法律尊严和司法权威的提升。当下,这是一个亟待破解的重大现实课题。

古人云:“天下之事,不难于立法,而难于法之必行。”法律的生命力在于实践,法律体系形成后,深刻认知、准确把握司法规律更加重要。在新的形势下,人民法院作为重要的法律实施机关和专司社会矛盾纠纷化解职责的执法机构,商事审判面临的任务更加艰巨,商事审判中必须抓住严格依法办事这个关键,切实保证法律得到正确、有效的实施。为了及时总结商事审判经验,加强商事审判指导,统一裁判标准,这部凝结了青岛市中级人民法院商事审判法官集体智慧的《商事审判例释》应运而生。书中所涉及的问题解答根植于审判实践的沃土,闪烁着审判一线法官理性思维的火花,也体现了法官在商事司法实践中的执着和追求。

公平正义是民生的要求,更是司法工作的价值追求,法律体系的形成对人民法院实现自身科学发展和服务科学发展都提出了更高的追求。希望这本结合了法律理论和审判实践的例释,能够统一和规范法律适用,锻造和提升法官司法能力,为减少裁量过程中的随意性发挥作用,为推动法律体系的实施和完善贡献司法智慧。

是为序。



2011年6月

目 录

序	邹川宁
合同(总则)篇	1
一、企业法人被吊销营业执照后是否具有诉讼主体资格?	1
二、未领取营业执照的法人分支机构是否具有诉讼主体资格?	1
三、如何认定建筑企业设立的项目(经理)部的诉讼主体资格?	2
四、企业法人营业执照被吊销后订立合同的效力应如何认定?	3
五、当事人超越经营范围订立的合同是否具有法律效力?	4
六、无权代理人以被代理人的名义签订合同后,被代理人已开始履行合同 义务,该合同对被代理人有无约束力?	5
七、审判实践中如何认定表见代理?	6
八、合同的成立、生效和有效的主要区别有哪些?	8
九、对未成立、未生效的合同纠纷如何处理?	9
十、无效合同、效力待定合同与可撤销合同的主要区别有哪些?	10
十一、法院认定合同无效应当遵循的基本原则是什么?	11
十二、审判实践中,对于违反法律、行政法规强制性规定的合同,效力应 如何认定?	12
十三、需经批准、登记才生效的合同,在尚未生效的情况下,人民法院如何 判决合同相对人办理有关手续?	13
十四、悬赏广告、商业广告是否具有法律约束力?	14
十五、当事人双方约定向第三人履行义务或由第三人履行义务,若出现 纠纷,应由谁承担责任?该第三人的诉讼地位如何认定?	15
十六、开具发票能否作为一项诉讼请求提出?	15
十七、增值税发票可否单独作为支付价款或交付货物的凭证?	16
十八、对《合同法》第六十九条中规定的“合理期限”应如何界定?	16
十九、出卖人以买受人未完全支付价款为由拒绝提供售后服务的,应如何 处理?	17

- 二十、当事人之间存在长期买卖关系,对已付款项的指向未作约定,则
货款、费用、利息的结算顺序应如何确定? 17
- 二十一、如何对《合同法》第六十二条第(二)项所规定的“合同履行地”
进行认定? 18
- 二十二、债权人代位权行使的主要条件有哪些? 18
- 二十三、债务人作为第三人参加代位权诉讼,是否具有与当事人相同的
诉讼权利义务? 19
- 二十四、多个债权人中的某一债权人提起代位权诉讼后,其他债权人可否
另行提起代位权诉讼? 20
- 二十五、第三人未经债务人同意替债务人清偿了债务,债务人不予认可的,
应如何认定该清偿行为的效力? 21
- 二十六、债权人起诉债务人的判决执行不能,债权人能否再向次债务人
提起代位权诉讼? 22
- 二十七、债权人对债务人提起诉讼后,又对次债务人提起代位权诉讼,应
如何进行处理? 22
- 二十八、债权人对次债务人提起代位权诉讼后,债务人能否就同一债权对
次债务人另行提起诉讼? 23
- 二十九、代位权诉讼中,次债务人对债权人提起反诉应如何处理? 24
- 三十、代位权诉讼中,次债务人能否主张以债务人对其他互负有的债务进行
抵销? 25
- 三十一、代位权诉讼期间,次债务人向债务人主动履行债务的行为,其效力
如何认定? 26
- 三十二、当事人提起代位权诉讼,但次债务人否定其与债务人存在债权债
务关系,法院应否对债务人与次债务人之间的债权债务进行实质
审查? 27
- 三十三、债务人与次债务人订立仲裁协议,能否排除代位权纠纷的司法
管辖? 28
- 三十四、债权人撤销权行使的主要条件有哪些? 28
- 三十五、债权人在其债权未到清偿期前对债务人的行为行使撤销权,应
如何处理? 30
- 三十六、债权人在撤销权诉讼中胜诉的,其能否对撤销的财产或利益优先
受偿? 30
- 三十七、债权人转让权利,以登报方式予以通知,其行为是否有效? 32

三十八、债权人没有履行通知义务,受让人是否有权作为原告起诉?	32
三十九、债权人转让权利未通知债务人的,是否影响债权转让协议的效力?	33
四十、债权受让人将转让债权的事实通知债务人的,该债权转让协议对 债务人是否产生法律效力?	34
四十一、当事人能否就已超过诉讼时效期间的债权行使抵销权?	35
四十二、合同的解除是否具有溯及力?	35
四十三、合同解除后,合同中约定的定金条款能否继续适用?	36
四十四、如何确定可得利益损失?	36
四十五、合同解除后,“可得利益损失”是否应当支持? 在何种情况下不 适用可得利益损失赔偿规则?	38
四十六、合同解除后,当事人能否主张合同中约定的违约金?	39
四十七、当事人仅就是否违约进行抗辩,而未对约定的违约金高低提出异 议的,法院应如何处理? 在违约方缺席的情况下,法院可否主动调整 违约金?	40
四十八、当事人在合同中既约定违约金又约定定金的,能否同时予以支持?	40
四十九、审判实践中,人民法院应如何认定约定的违约金是否过高?	41
五十、违约金过分高于实际造成的损失,审判中应如何行使自由裁量权?	41
五十一、审判实践中,如何适用诚实信用原则?	43
五十二、审判实践中,如何区分情势变更与商业风险?	44
五十三、抗辩与反诉的主要区别有哪些?	46
五十四、审判实践中,如何确定迟延履行债务的利息?	47
五十五、可撤销、可变更合同的种类有哪些?	48
合同(分则)篇	50
一、没有还款日期的欠款,诉讼时效期间应从何时开始计算?	50
二、未约定支付期限的欠条,利息从何时开始起算?	50
三、增值税专用发票能否作为已付款的证据?	51
四、买受人能否以出卖人未开具发票为由拒绝支付货款?	51
五、因出卖人未给付增值税发票导致买受人不能抵扣进项税款,或出卖人 给付的增值税发票无效,致使买受人被税务机关依法追缴所抵扣进项	

税款,买受人可否以此作为损失要求出卖人赔偿?	52
六、超过检验期间的质量异议应如何处理?	52
七、在买卖合同纠纷中,产品质量问题可否适用《产品质量法》关于产品 责任的规定?	53
八、如何把握商家“假一罚十”的承诺?	54
九、在交货地点约定不明的情况下,买卖合同标的物的毁损、灭失的风险由 谁承担?	55
十、买卖合同纠纷中,欠款利息应当从何时起算? 判决利息的截止日期应 如何表述?	56
十一、机动车过户与否对车辆买卖的风险承担是否有影响?	56
十二、用电人未交纳电费,供电人中止供电造成用电人财产损失的应由谁 承担责任?	57
十三、当事人依据建设部《城市燃气管理办法》等规章中关于滞纳金计收 标准主张违约金的如何处理?	58
十四、在赠与物转移后,赠与人以受赠人侵害其财产权利为由申请撤销 赠与合同,应否准许?	58
十五、经过公证的赠与合同,在其赠与财产未交付受赠人前,赠与人申请撤 销是否应当支持?	59
十六、因赠与财产存在质量瑕疵给受赠人造成损失的,赠与人应否承担 责任?	60
十七、商家对促销活动中的赠品质量是否负有瑕疵担保责任?	60
十八、受赠人在赠与财产的使用上违背赠与人的意愿,赠与人是否有权 解除赠与合同?	61
十九、债权能否赠与?	61
二十、未经出租人同意的转租合同的效力如何认定?	61
二十一、私车车主与租赁公司签订的车辆租赁协议的效力如何认定? ...	62
二十二、定作人不支付报酬或材料款时,承揽人可否自行处分定作物?	63
二十三、如何确定定作人提出质量异议的“合理期间”?	64
二十四、审判实践中,如何区分买卖合同与承揽合同?	65
二十五、承揽人交付的工作成果不符合合同约定应如何承担责任?	66
二十六、对于因定作人提供的原材料不合格导致加工物返工所产生的 费用,是否均由定作人承担?	66

二十七、承揽人可否将承揽任务交由第三人完成?	67
二十八、如何认定快递公司对其提供的托运单中最高赔偿限额的条款是否 尽到了说明义务?	68
二十九、托运人与快递公司因邮件丢失发生纠纷,能否适用《邮政法》确定 的赔偿标准?	68
三十、客运合同中,抢劫事件、被盗事件是否属于不可抗力? 是否可以构成 承运人免责的事由?	69
三十一、客运合同中承运人赔偿责任的归责原则是什么?	69
三十二、无偿保管合同中保管人对保管物的损失应否承担责任?	70
三十三、如何认定自助寄存的合同性质及法律责任?	71
三十四、车辆在小区内丢失,物业公司应否承担责任?	71
三十五、车主将车辆停放在停车场,管理人员出具的不是保管费收据,而是 场地租用费收据,如果车辆失窃,管理人应否承担责任?	71
三十六、存货人或仓单持有人提前或逾期提货的,应如何确定仓储费?	72
三十七、如何认定居间人是否履行了居间义务?	72
三十八、餐饮服务合同纠纷中,就餐者在餐单上签字的行为应如何认定?	73
三十九、租赁合同纠纷中,部分租赁物灭失,双方已经对灭失租赁物的价值 进行了结算,租赁费的计算时间标准应如何确定?	73
合同篇相关司法解释、批复	74
最高人民法院关于审理融资租赁合同纠纷案件若干问题的规定(法发 [1996]19号,1996.5.27)	74
最高人民法院关于审理技术合同纠纷案件适用法律若干问题的解释(法释 [2004]20号,2004.12.16)	76
农村土地承包经营权流转管理办法(农业部令2005年第47号,2005.1.19)	84
最高人民法院关于审理涉及农村土地承包纠纷案件适用法律问题的解释 (法释[2005]6号,2005.7.29)	87
最高人民法院关于审理无正本提单交付货物案件适用法律若干问题的 规定(法释[2009]1号,2009.2.26)	91
最高人民法院关于审理物业服务纠纷案件具体适用法律若干问题的解释 (法释[2009]8号,2009.5.15)	92

最高人民法院关于当前形势下审理民商事合同纠纷案件若干问题的指导意见(法发[2009]40号,2009.7.7)	94
最高人民法院关于审理旅游纠纷案件适用法律若干问题的规定(法释[2010]13号,2010.10.26)	97
最高人民法院关于加强涉及国有大中型企业债权纠纷案件审判工作的通知(法[2002]95号,2002.4.12)	100
最高人民法院关于企业被人民法院依法宣告破产后在破产程序终结前经人民法院允许从事经营活动所签合同是否有效问题的批复(法释[2000]43号,2000.12.1)	101
最高人民法院研究室关于如何认定买卖合同中机动车财产所有权转移时 间问题的复函(法(研)[2000]121号,2000.12.25)	102
公司篇	103
公司设立	103
一、什么是公司设立行为?公司设立的期间是什么?如何理解和把握设立 中公司的法律地位?	103
二、什么是公司发起人?发起人与股东有什么区别?	104
三、发起人以自己名义对外签订与公司设立有关的合同,应如何承担责任?	104
四、发起人以设立中公司的名义对外签订与公司设立有关的合同,应如何 承担责任?	105
五、公司不能成立时责任如何承担?	106
六、发起人在设立公司过程中因履行职责给他人造成损害的,责任应如何 承担?	107
股东出资	108
七、如何确定公司合法出资的范围?	108
八、出资人以划拨土地使用权、已经设定权利负担的土地使用权作为公司 出资,在司法实践中应如何处理?	108
九、集体土地使用权能否作为公司出资?	109
十、出资人以违法所得进行出资,该出资行为是否有效?受害人主张权利 的,应如何处理?	109
十一、虚假出资股东应承担哪些民事责任?	109
十二、抽逃出资股东应承担哪些民事责任?	112
十三、在公司多个股东均存在瑕疵出资的情况下,如果原告只起诉部分	

瑕疵出资股东, 应否追加其他瑕疵出资股东参加诉讼?	114
十四、瑕疵出资股东能否以对公司享有的到期债权抵销其相应的瑕疵 出资?	115
十五、在债权人主张股东瑕疵出资的诉讼中, 应如何分配举证责任?	115
十六、司法实践中, 对应否限制瑕疵出资股东的股东权利应如何理解和 把握?	116
十七、股东出资由他人代为缴纳后, 公司又要求该股东缴纳出资义务的, 人民法院是否应该支持?	117
股东资格确认	118
十八、司法实践中, 确认股东资格应坚持什么原则?	118
十九、在隐名投资法律关系中, 应否支持实际出资人要求确认其股东资格 的诉讼请求?	118
二十、瑕疵出资股东是否具有股东资格?	120
二十一、有限责任公司股东未履行出资义务或抽逃全部出资, 公司或其他 股东能否解除其股东资格?	120
二十二、继承人请求确认其股东资格, 人民法院是否应对继承人的资格 进行实质审查?	121
二十三、股东资格确认之诉是否适用诉讼时效的规定?	121
股权转让	122
二十四、有限责任公司是否可以通过章程规定或限制股权转让的条件?	122
二十五、瑕疵出资股东对外签订股权转让合同的效力如何认定?	122
二十六、虚假出资股东转让股权后, 转让人和受让人如何对公司及公司 债权人承担责任?	123
二十七、股权转让是否适用善意取得制度?	124
二十八、未办理工商登记变更时股权转让合同的效力如何认定?	125
二十九、优先购买权诉讼如何确定当事人的诉讼地位?	125
三十、有限责任公司股东的优先购买权受到侵害时应如何处理?	125
三十一、优先权股东主张行使优先购买权后, 转让股东能否终止股权转让 合同?	127
三十二、因股权转让导致公司变成一人公司或有限责任公司股东人数超过 50 人, 该股权转让合同的效力如何认定?	127

三十三、夫妻离婚时,一方单独持有的有限责任公司股权如何进行分割?	128
三十四、股东的签名被他人冒用,导致其股权被转让并丧失股东身份提起 的诉讼如何确定被告?	129
侵害公司及股东权益	129
三十五、如何确定股东会或股东大会、董事会决议效力纠纷的诉讼当事人?	129
三十六、公司决议效力纠纷是否受诉讼时效限制?	130
三十七、对《公司法》第二十二条第二款的撤销事由如何理解?	130
三十八、决议无效和撤销之诉是否可以变更?	131
三十九、股东提起请求确认股东会或股东大会、董事会决议有效之诉能否 受理?	131
四十、当事人请求法院判令有限责任公司召开定期股东会或临时股东会的 纠纷应否受理?	132
四十一、当事人提起利润分配之诉,人民法院如何审理?	132
四十二、股东转让股权后还能否就转让前公司的利润享有分配请求权?	133
四十三、审理股东知情权诉讼应注意哪些问题?	133
四十四、如何确定股东代表诉讼适格的原告和被告?	134
四十五、股东代表诉讼中公司的诉讼地位如何?	135
四十六、如何区分股东代表诉讼与股东直接诉讼?	135
四十七、如何审查股东代表诉讼的前置程序?	136
四十八、公司董事会、监事会能否依据《公司法》第一百五十二条之规定, 作为诉讼主体提起诉讼?	136
四十九、股东代表诉讼案件中诉讼费用如何承担?	138
五十、审判实践中,应如何把握公司法人人格否认制度的适用?	138
公司解散	139
五十一、公司解散纠纷如何确定当事人?	139
五十二、公司解散案件,人民法院是否应通知所有股东作为第三人参加 诉讼?	139
五十三、司法实践中,对公司解散条件如何把握?	140
五十四、股东在提起解散公司诉讼的同时要求对公司进行清算,应如何 处理?	141

五十五、司法实践中,如何理解适用《公司法解释(二)》第十八条的规定?	141
五十六、法院判决驳回股东请求解散公司的诉请后,该股东或其他股东重新提出解散公司诉讼是否受理?	142
其他	142
五十七、司法实践中,当公司章程与公司法条款规定不一致时,应如何适用法律?	142
五十八、如何正确处理资本多数决原则和少数股东权的保护之间的关系?	144
五十九、司法实践中,当公司法定代表人与印鉴控制人意见不一致时,应如何审查和处理?	144
六十、法定代表人起诉公司,或者公司起诉法定代表人,应由谁代表公司诉讼?	145
公司篇相关司法解释、批复	146
最高人民法院关于企业被人民法院依法宣告破产后在破产程序终结前经人民法院允许从事经营活动所签合同是否有效问题的批复(法释[2000]43号,2000.12.1)	146
最高人民法院关于对帮助他人设立注册资金虚假的公司应当如何承担民事责任请示的答复([2001]民二他字第4号,2001.9.13)	146
最高人民法院关于金融机构为企业出具不实或者虚假验资报告资金证明如何承担民事责任问题的通知(法[2002]21号,2002.2.9)	147
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(一)(法释[2006]3号,2006.4.28)	147
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(二)(法释[2008]6号,2008.5.12)	148
最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(三)(法释[2011]3号,2011.1.27)	152
最高人民法院关于审理与企业改制相关的民事纠纷案件若干问题的规定(法释[2003]1号,2003.1.3)	156
金融借款篇	160
一、对“私贷公用”案件如何认定和处理?	160
二、上级银行签订借款合同,授权下级银行履行付款义务,诉讼主体如何确定?	160

- 三、金融借款合同对逾期贷款既约定了逾期利率又约定了违约金,违约金是否应支持? 161
- 四、金融借款合同没有约定逾期还款罚息利率的,法院应当按照何种标准计算? 161
- 五、金融机构借款合同中约定的复利及罚息的效力如何进行把握?在裁判文书中应如何表述应支付的复利及罚息? 162
- 六、对于处置金融不良资产,诉讼时效制度方面有哪些特别规定? 162
- 七、原债权银行向债务人发出债权转让通知和金融资产管理公司发出债务催收通知是否均引起诉讼时效中断? 162
- 八、债权转让时原债权银行没有履行通知义务的,受让人是否有权作为原告提起诉讼? 163
- 九、债权本金转让时,利息是否随之一并转让? 163
- 十、非金融资产管理公司之间转让不良债权时,是否可以采取公告的方式催收债务? 163
- 十一、人民法院是否受理金融资产管理公司与国有商业银行就政策性金融资产转让协议发生的纠纷? 163
- 十二、金融资产管理公司对外转让不良金融债权引起的纠纷,人民法院是否受理? 164
- 十三、在境外注册成立的法人机构受让有担保的债权的,是否应视为对外担保并办理有关审批手续? 164
- 十四、国有银行转让不良债权后债务人仍向原债权人偿还借款应如何处理? 165
- 十五、如何认定债权转让的生效条件和自行约定的效力? 165
- 十六、国有银行向金融资产管理公司转让不良债权或者金融资产管理公司收购、处置不良债权是否须征得担保人同意? 165
- 十七、地方人民政府等对不良债权是否有优先购买权? 165
- 十八、国有企业债务人提出不良债权转让行为损害国有资产应如何处理? 166
- 十九、如何认定不良债权转让合同的效力和可撤销的事由? 166
- 二十、不良债权转让合同认定无效后应如何处理? 167
- 二十一、审查不良债权转让合同效力时应审查什么证据? 168
- 二十二、非金融资产管理公司受让人向国有企业债务人主张利息应如何认定? 168

二十三、诉讼或执行主体变更后应如何处理？	168
二十四、最高人民法院针对不良债权转让发布的既有规定应如何适用？	169
二十五、《最高人民法院关于审理涉及金融不良债权转让案件工作座谈会 纪要》的适用范围是什么？	169
民间借贷篇	171
一、当事人之间的借贷关系及效力应如何认定？	171
二、共同借贷案件中，共同借贷人的诉讼主体地位如何确定？	172
三、夫妻一方对外借款的，夫或妻的诉讼主体地位如何处理？	172
四、债务人对借据内容的笔迹或签章真实性提出异议的，应由哪方当事人 提出鉴定申请？	173
五、债权人仅有资金来往证明的，能否认定当事人之间存在借贷关系？	173
六、司法实践中对借款合同约定的利息、逾期利息、违约金应如何处理？	173
七、有证据证明债权人出示的借据系双方对前期借款本金和利息进行滚动 结算后重新出具的，对此借据的效力应如何认定？	175
八、债务人逾期还款后，对债务人的逾期利息、违约金等损失的计算期间应 如何确定？	175
九、借贷双方之间有多笔借贷业务的，债务人作了部分清偿的，清偿顺序 如何确定？	176
十、出借外币的，可否要求债务人以同类货币偿还？出借人可否主张逾期 还款的汇率损失？	176
十一、对以物抵债协议的效力如何认定？	177
十二、如何认定民间借贷纠纷案件的被告是否确属下落不明？对此应如何 处理？	178
十三、审判中发现案件涉嫌虚假诉讼应如何处理？	178
十四、审判中发现案件涉嫌犯罪应如何处理？	179
金融借款与民间借贷篇相关司法解释、批复	181
最高人民法院关于审理涉及金融资产管理公司收购、管理、处置国有银行 不良贷款形成的资产的案件适用法律若干问题的规定（法释〔2001〕12 号，2001.4.11）	181
最高人民法院关于金融资产管理公司收购、处置银行不良资产有关问题的	

补充通知(法[2005]62号,2005.5.30)	182
最高人民法院关于审理金融资产管理公司利用外资处置不良债权案件 涉及对外担保合同效力问题的通知(法发[2010]25号,2010.7.1)	183
最高人民法院关于《关于贯彻执行最高人民法院“十二条”司法解释有关 问题的函》的答复(法函[2002]3号,2002.1.7)	183
关于人民法院审理借贷案件的若干意见(法(民)发[1991]21号, 1991.7.2)	184
最高人民法院关于如何确认公民与企业之间借贷行为效力问题的批复 (法释[1999]3号,1999.2.6)	186
担保篇	187
一、《物权法》对担保物权制度主要有哪些修改和完善?	187
二、《物权法》实施后,实践中如何把握《担保法》和《物权法》适用问题?	190
三、村民委员会能否作为保证人签订保证合同?其签订的保证合同效力 如何?	190
四、私立(民办)性质学校、幼儿园、医院等是否具有保证人资格?	191
五、债务人已申请破产,债权人在债务人破产程序中申报了债权,同时又 起诉连带责任保证人的案件,法院应否受理?受理后应如何处理? ...	192
六、债务人改制导致主债务人变更时,保证人主张转让债务未经其同意而 要求免责应否支持?	193
七、国有商业银行向金融资产管理公司转让有担保的债权后,担保人应 如何承担责任?	193
八、主合同被确认无效后,主合同担保人又向债务人提供担保,该担保合同 是否有效?担保人应如何承担责任?	194
九、安慰函(或称督促函)的性质应如何认定?出具安慰函的第三人应 承担什么责任?	194
十、保证期间届满,保证人签收催收贷款通知书,是否仍应承担保证责任?	195
十一、保证人为分期履行债务提供担保,保证期间如何起算?	195
十二、保证人在诉讼中未就保证责任期间届满提出免责抗辩,法院应否 主动审查?	195
十三、主合同解除后,担保人是否承担担保责任?	196
十四、“借新还旧”合同中保证合同的效力该如何认定?	196

十五、在债权人只起诉保证人的情况下,应如何确定当事人的诉讼地位?	
对担保责任、追偿权是否可一并处理?	196
十六、生效判决所确认保证人的追偿权效力如何? 保证人承担保证责任后应如何行使追偿权?	197
十七、共同保证中,承担了保证责任的保证人,是否可以不将主债务人列为被告直接向其他保证人追偿? 其他保证人承担按份责任,还是承担连带责任? 在有物的担保的情况下,保证人是否有权行使债权人的担保物权?	197
十八、如何认定公司担保效力?	198
十九、如何识别独立担保? 《物权法》实施后对独立担保应如何处理?	199
二十、《物权法》实施前签订的抵押合同未办理抵押登记,抵押合同的效力应如何认定?	200
二十一、当事人约定以特定财产保证债务人履行债务,但未办理抵押登记,实践中应如何认定和处理?	200
二十二、当事人将国有划拨土地上的建筑物单独设定抵押并办理建筑物抵押登记,其效力应如何认定?	201
二十三、租赁取得的国有土地使用权是否可以设定抵押?	202
二十四、集体土地使用权是否可以设定抵押?	203
二十五、企业法人的分支机构以登记在其名下的房地产为他人设定抵押,但未经企业法人的授权,该抵押效力应如何认定?	203
二十六、同一财产向两个以上债权人抵押,顺序在后的抵押权所担保的债权先到期,顺序在后的债权人提起诉讼,应如何处理?	204
二十七、签订抵押合同后,抵押人拒绝办理抵押登记应承担何种责任?	205
二十八、土地使用权和地上建筑物分别抵押应如何处理?	206
二十九、以划拨土地上的建筑物抵押,企业破产时该划拨的土地可否视为抵押物? 此时应如何处理?	206
三十、同一债权上保证与物的担保并存时应如何处理?	207
三十一、如何理解《物权法》对担保物权存续期间的规定? 当事人或登记机关是否可约定或规定抵押权期间?	208
三十二、抵押担保合同中约定的担保范围与抵押登记证明中记载的担保债权数额不一致,应当如何处理?	209