



中国审判指导丛书

商事审判指导

CHINA TRIAL GUIDE
GUIDE ON COMMERCIAL TRIAL

—— 2009 年卷 ——

最高人民法院民事审判第二庭 编



人民法院出版社



中国审判指导丛书

商事审判指导

CHINA TRIAL GUIDE
GUIDE ON COMMERCIAL TRIAL

—— 2009 年卷 ——

最高人民法院民事审判第二庭 编

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

商事审判指导. 2009 年卷/最高人民法院民事审判
第二庭编. —北京: 人民法院出版社, 2018. 4
ISBN 978-7-5109-2117-9

I. ①商… II. ①最… 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 (2018) 第 068136 号

商事审判指导. 2009 年卷

最高人民法院民事审判第二庭 编

责任编辑 范春雪 姜峤 丁丽娜 路建华 陈映锦
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) 67550525 (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 三河市国英印务有限公司
经 销 新华书店

开 本 787 × 1092 毫米 1/16
字 数 1226 千字
印 张 53.25
版 次 2018 年 4 月第 1 版 2018 年 4 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-5109-2117-9
定 价 180.00 元

版权所有 侵权必究

出版说明

商事案件是一个国家经济社会发展的“晴雨表”，商事审判工作关系到一个国家的投资和营商环境，在促进国家治理体系和治理能力现代化方面具有重要作用。经济发展新常态对人民法院提出了新的课题，全面深化改革的战略部署对人民法院提出了新的目标，全面推进依法治国对人民法院提出了新的要求，实施“十三五”规划对人民法院提出了新的任务，商事审判职能作用更加凸显，功能使命更加突出，责任更加重大，能力建设更加紧迫。要充分认识新形势新任务，不断提高商事审判能力和水平，为经济社会持续健康发展营造良好法治环境。

最高人民法院一直以来高度重视商事审判工作。《商事审判指导》是由最高人民法院民事审判第二庭组织编写的连续出版物，旨在传播最高人民法院和地方各级人民法院的商事审判工作经验，对最新疑难经典案例进行探讨与解析，提供审判实践中解决疑难问题的思路和最新商事审判资源，是最高人民法院民事审判第二庭指导全国商事审判工作的平台，也是全国商事审判工作信息沟通与交流的平台。

《商事审判指导》自2002年出版以来，紧紧围绕最高人民法院商事审判大局，密切联系商事审判理论和实践，是商事审判业务中必备的参考资料，涵盖了商事审判领域常见的疑难、新型问题以及应对策略，具有较强的实用性及权威性，为全国广大法官以及其他法律职业者提供了及时、权

威的商事审判业务指导和参考,受到读者的广泛欢迎。

为方便各级人民法院法官、律师和其他人员的学习与使用,人民法院出版社对已出版《商事审判指导》内容进行系统梳理、合理整合、精心编排,对部分内容进行微调,编辑出版《商事审判指导》年度卷,希望能为广大读者的工作和学习提供便利。由于时间紧迫,书中难免存在疏漏与不足,敬请读者批评指正。

人民法院出版社

二〇一八年四月

总 目 录

2009 年第 1 辑(总第 17 辑)

【民商审判政策与精神】

最高人民法院

印发《关于为维护国家金融安全
和经济全面协调可持续发展
提供司法保障和法律服务的若干意见》的通知

(2008 年 12 月 3 日) (3)

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

(2009 年 4 月 3 日) (11)

关于审理涉及金融不良债权转让案件的若干政策和法律问题

——解读《关于审理涉及金融不良债权转让案件工作座谈会纪要》

..... 高民尚(18)

【司法解释专题】

诉讼时效司法解释疑难问题阐释 张雪樑(40)

人民法院破产程序法律文书样式(征求意见稿)(上)

..... 最高人民法院企业破产法司法解释起草小组(58)

【各省民商审判】

2008 年上海市法院商事审判疑难、热点问题汇总 ... 上海市高级人民法院民二庭(91)

关于加强借款纠纷案件调解合法性审查的意见 上海市高级人民法院民二庭(98)

合同纠纷审判实践中的若干疑难问题研究 山东省高级人民法院民二庭(100)

关于律师费用应否作为守约方损失加以保护的意見

..... 江苏省高级人民法院民二庭(109)

【民商审判专论】

期货交易创新的制度调整与裁判方法 吴庆宝(110)

善意取得制度研究	潘勇锋(118)
股东表决权排除制度探讨	杜 军(132)

【法官学术交流】

联合国国际贸易法委员会第六工作组(担保权益)第十四届会议综述 ... 王 涛(138)	
行政争议与民事纠纷的交叉及其处理问题研究 ——2008 年行政争端解决机制·杭州论坛综述	赵 柯(143)

【案例分析】

关于缔约过失责任的认定及其法律适用 ——陕西咸阳星云机械有限公司与彩虹集团电子股份有限公司 缔约过失责任纠纷上诉案	王 闯(150)
驳回诉讼请求的生效民事判决能否当然成为确认财产所有权 归属的事实依据 ——石家庄邯石工贸联营公司与邯郸钢铁集团有限责任公司及 邯郸钢铁集团钢材零销有限责任公司损害赔偿纠纷上诉案	李京平(170)
地上建筑物所有权转移后占用范围内土地使用权 单独抵押的效力问题 ——中国信达资产管理公司西安办事处与陕西省粮油食品进出 口公司西安中转冷库、陕西省粮油食品进出口公司借款担保合 同纠纷上诉案	潘勇锋(179)

【判解点评】

企业破产衍生诉讼案件审理中有关问题的研究	刘 敏(191)
----------------------------	----------

【裁判文书选登】

中华人民共和国最高人民法院民事判决书 (2007)民二终字第 139 号	(211)
---	-------

2009 年第 2 辑(总第 18 辑)

【司法解释性文件】

最高人民法院 关于正确审理企业破产案件为维护市场经济秩序提供司法 保障若干问题的意见 (2009 年 6 月 12 日)	(223)
---	-------

最高人民法院

关于依法审理和执行被风险处置证券公司相关案件的通知

(2009年5月26日) (228)

【司法解释专题】

人民法院破产程序法律文书样式(征求意见稿)(文书样式41~65)

..... 最高人民法院企业破产法司法解释起草小组(230)

管理人破产程序法律文书样式(征求意见稿)(文书样式1~10)

..... 最高人民法院企业破产法司法解释起草小组(249)

【民商审判专论】

中国场外衍生金融产品应用中的若干法律问题 宋晓明 王 闯(262)

聚焦保险法修改四大亮点 宫邦友(268)

关于无纸化国债回购交易中质押关系成立与否的探讨 沙 玲(274)

票据保证相关问题研究 潘勇锋(278)

程序瑕疵的公司会议决议效力研究 潘勇锋(288)

上市公司重整中的股东权益调整问题研究 赵 柯(301)

【民商审判案例分析】

抵押权人对抵押物的代位物优先受偿权之行使及拆迁部门

民事责任之免除

——上诉人中国信达资产管理公司哈尔滨办事处与被上诉人

哈尔滨市城市建设投资集团有限公司、黑龙江雅美

食品加工有限公司、原审被告哈尔滨大地农业

有限公司借款合同纠纷上诉案件 叶小青 隋汶兵(314)

公司重组改制中不应对相关参与民事主体任意追究民事责任 李京平(328)

附条件合同的认定以及反担保责任的承担 张雪樑(340)

第三人侵害时有限公司股东代表诉讼的前置程序及法院

对调解协议的审查 杜 军(355)

【民商判解点评】

充分发挥企业破产重整作用 实现对危困企业的拯救

——雅新电子(苏州)有限公司和雅新线路板(苏州)有限公司

破产重整案评析 刘 敏(363)

【公司强制清算专题】

湖南省高级人民法院

关于审理公司清算案件若干问题的指导意见 (376)

广东省深圳市中级人民法院

公司强制清算案件审理规程(试行) (380)

北京市朝阳区人民法院

对公司强制清算相关法律问题的处理意见 (391)

北京市海淀区人民法院

公司强制清算程序指引 (396)

【民商审判调研】

关于广东省民商事案件裁判尺度不统一问题的调研报告

..... 广东省高级人民法院课题组(402)

【民商裁判文书选登】

广州市商业银行越秀支行与中国农业银行岳阳市云溪支行、广州名鑫

实业发展有限公司、珠海协利租赁有限公司侵权纠纷上诉案

——中华人民共和国最高人民法院民事判决书

(2008)民二终字第3号 (416)

2009 年第 3 辑(总第 19 辑)

【商事审判政策与司法解释专题】

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

(2009 年 7 月 7 日) (427)

妥善审理合同纠纷案件,维护市场正常交易秩序

——最高人民法院民事审判第二庭负责人就《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》答记者问 (431)

当前人民法院审理商事合同案件适用法律若干问题 王 闯(436)

最高人民法院

关于正确审理企业破产案件为维护市场经济秩序

提供司法保障若干问题的意见

(2009 年 6 月 12 日) (446)

防范化解债务风险 倾力挽救危困企业

- 最高人民法院民事审判第二庭负责人就《关于正确审理企业破产案件
为维护市场经济秩序提供司法保障若干问题的意见》答记者问 (451)

最高人民法院

- 关于适用《中华人民共和国保险法》若干问题的解释(一)
(2009年9月21日) (458)

- 最高人民法院民事审判第二庭负责人就《关于适用〈中华人民共和国
保险法〉若干问题的解释(一)》答记者问 (460)

- 解读《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国保险法〉若干问题的
解释(一)》理解与适用 宋晓明 刘竹梅 刘崇理 (463)

【司法解释专题】

- 人民法院破产程序法律文书样式(征求意见稿)(文书样式66~90)
..... 最高人民法院企业破产法司法解释起草小组 (474)

- 管理人破产程序法律文书样式(征求意见稿)(文书样式11~20)
..... 最高人民法院企业破产法司法解释起草小组 (493)

【各省商事审判】

- 关于商事审判应对金融危机专题调研报告 福建省高级人民法院 (503)
国际金融危机对商事审判工作的影响及应对 江苏省高级人民法院民二庭 (510)
及时调研 快速反应 积极应对金融危机 北京市高级人民法院民二庭 (523)

【商事审判专论】

- 论合同生效 张雪樑 (531)
营业及营业转让 潘勇锋 (540)

【案例分析】

- 如何甄别房地产开发中的借款合同关系与合作投资关系
——上诉人西安东光房地产综合开发有限公司与被上诉人
中国华融资产管理公司西安办事处借款纠纷案 李京平 (554)
法律、行政法规没有效力性强制性规定的,可以以是否损害
社会公共利益为依据确认合同的效力
——申请再审人北京德法利科技发展有限责任公司与
被申请人安徽省福利彩票发行中心营销协议纠纷案 张雪樑 (561)

由不动产抵押合同签订及权证交付取得的“优先受偿权”

未经登记不能对抗第三人

——吉林华阳股份有限公司与东方资产管理公司长春办事处、

吉林东市商场等借款合同纠纷案 潘勇锋(580)

【裁判文书选登】

上诉人广汉市三星堆汽车客运服务有限责任公司与被上诉人

广汉市人民政府投资合同纠纷案

——中华人民共和国最高人民法院民事判决书

(2009)民二终字第 37 号 (593)

上诉人中国华融资产管理公司贵阳办事处与被上诉人贵州钢绳

(集团)有限责任公司、贵州省冶金国有资产经营有限责任

公司股权置换纠纷案

——中华人民共和国最高人民法院民事判决书

(2007)民二终字第 190 号 (600)

上诉人广州珠江广场房地产开发有限公司与被上诉人中国信达

资产管理公司北京办事处、中基嘉发进出口公司借款担保

合同纠纷案

——中华人民共和国最高人民法院民事判决书

(2007)民二终字第 86 号 (609)

上诉人佳木斯市升平煤矿与被上诉人黑龙江省地方煤炭工业

(集团)总公司借款合同纠纷案

——中华人民共和国最高人民法院民事判决书

(2006)民二终字第 238 号 (616)

2009 年第 4 辑(总第 20 辑)

【商事审判政策与精神】

聚焦合同法律适用问题 推动商事司法审判发展

——就合同法司法实务问题访谈最高人民法院民事审判第二庭庭长宋晓明 ... (625)

【司法解释、司法解释性文件及解读】

最高人民法院

印发《关于审理公司强制清算案件工作座谈会纪要》的通知

(2009 年 11 月 4 日) (632)

解读《关于审理公司强制清算案件工作座谈会纪要》

宋晓明 张勇健 刘 敏(640)

最高人民法院

关于正确审理企业破产案件为维护市场经济秩序提供

司法保障若干问题的意见(略)

(2009年6月15日) (645)

解读《关于正确审理企业破产案件为维护市场经济秩序提供

司法保障若干问题的意见》 宋晓明 张勇健 刘 敏(645)

最高人民法院

关于受理借用国际金融组织和外国政府贷款偿还任务

尚未落实的企业破产申请问题的通知

(2009年12月3日) (655)

解读《关于受理借用国际金融组织和外国政府贷款偿还任务

尚未落实的企业破产申请问题的通知》 杨征宇(656)

人民法院破产程序法律文书样式(征求意见稿)(文书样式91~100)

..... 最高人民法院企业破产法司法解释起草小组(658)

管理人破产程序法律文书样式(征求意见稿)(文书样式21~52)

..... 最高人民法院企业破产法司法解释起草小组(667)

【请示与答复】

证券公司违规挪用客户证券,证券公司破产时客户能否主张取回 赵 柯(701)

股东以土地使用权的部分年限对应价值作价出资,期满后收回

土地是否构成抽逃出资 杜 军(707)

【商事审判专论】

发挥司法能动作用,推动金融危机下企业社会责任的实现 宋晓明 林海权(712)

商法外观主义与隐名出资法律问题研究 潘勇锋(721)

【商事审判案例分析】

消极确认诉讼案件的受理及举证责任分配问题

——上诉人中国信达资产管理公司沈阳办事处与被上诉人中国

中钢集团公司保证合同纠纷上诉案 张勇健 刘 敏(731)

物权法实施前不动产抵押的法律效力

——申请再审人中国工商银行股份有限公司四川省分行营业部

与被申请人中国建设银行股份有限公司成都第七支行、

成都大业(集团)有限责任公司等借款担保合同纠纷

申请再审案 李京平(740)

金融机构为股东出资出具虚假资金证明责任认定中的信赖利益考量

——上诉人深圳市商业银行宝安支行与被上诉人湖南长炼兴长

集团有限责任公司、广东金汇源投资担保有限责任公司、

西北亚奥信息技术股份有限公司、吴忠仪表集团有限公司等

返还资金保证合同纠纷上诉案 刘 敏(750)

【法官学术交流】

联合国国际贸易法委员会第五工作组(破产法)第三十七届会议综述

..... 林海权(759)

联合国国际贸易法委员会第六工作组(担保权益)第十六届会议综述

..... 高燕竹(773)

【商事审判调研】

关于审理财产保险合同纠纷案件若干问题的指导意见 ... 浙江省高级人民法院(778)

关于审理民间借贷纠纷案件若干问题的指导意见 浙江省高级人民法院(783)

证券公司破产案件若干法律问题研究 上海市第二中级人民法院课题组(791)

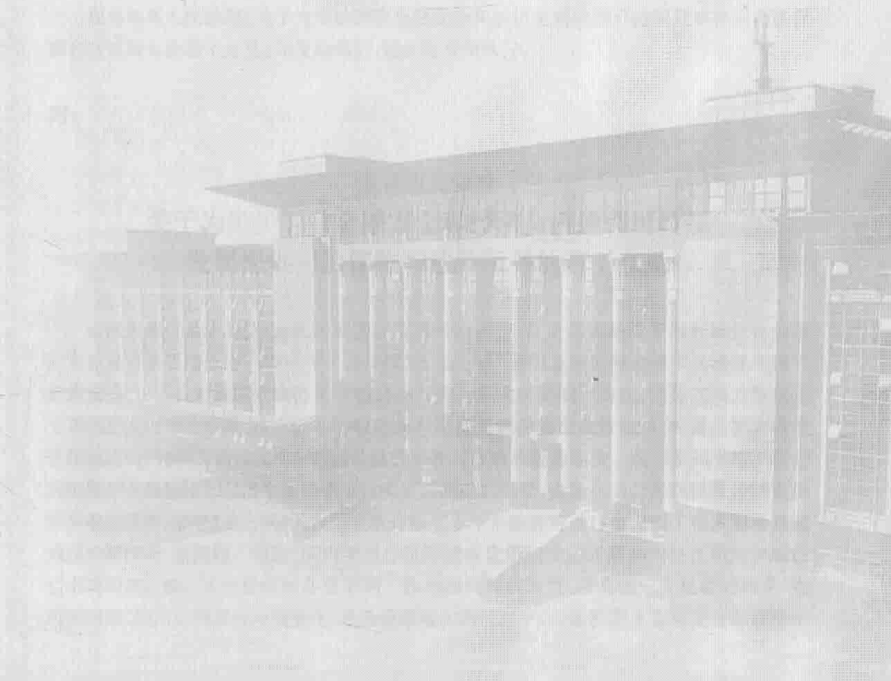
破产程序中关联企业处理的法律研究 广东省深圳市中级人民法院(808)

【民商事审判政策与精神】

商事审判指导

2009 年第 1 辑

(总第 17 辑)



【民商审判政策与精神】

最高人民法院

印发《关于为维护国家金融安全和经济 全面协调可持续发展提供司法保障和 法律服务的若干意见》的通知

2008年12月3日

法发[2008]38号

各省、自治区、直辖市高级人民法院,解放军军事法院,新疆维吾尔自治区高级人民法院生产建设兵团分院:

现将最高人民法院《关于为维护国家金融安全和经济全面协调可持续发展提供司法保障和法律服务的若干意见》印发给你们,请认真贯彻执行。

附:

最高人民法院

关于为维护国家金融安全和经济全面协调可持 续发展提供司法保障和法律服务的若干意见

金融是现代经济的核心,在国家实行宏观经济调控,促进国民经济发展和维护社会稳定方面具有重要的作用。2007年8月美国“次贷危机”所引发的国际金融市场动荡和世界经济衰退,正日益对我国金融市场和经济增长产生较大的影响。为此,国务院强力推出了一系列扩大内需的措施,将积极的财政政策与适度宽松的货币政策相结合,通过扩大内需来抵消出口的减弱,通过大规模的公共投资来振兴日趋放缓的经济。这一系列举措不仅是我国维护金融稳定和经济全面协调可持续发展的迫切需要,也是我国为遏制世界经济衰退所采取的重要战略措施。同时,我国改革开放三十年来的经济运行也出现了很多需要高度重视的新情况、新问题。国际、国内宏观经济环境变化所引发的矛盾和纠纷在司法领域已经出现明显反映。人民法院的各项审判工作与国民经济发展、社会稳定大局密切相关,在当前国际、国内宏观经济环境变化、社会矛盾增多的情况下,为维护国家金融安全和经济平

稳较快发展提供司法保障和法律服务,是当前和今后一个时期人民法院贯彻党的十七届三中全会精神,学习实践科学发展观,坚持“三个至上”指导思想的重要任务。各级人民法院必须进一步增强政治责任感,增强对宏观经济形势变化在司法领域引发的各种新情况和新问题的敏感性,服从和服务于国家对防范金融风险、维护金融安全和保持国民经济稳定的大局,认真履行宪法和法律赋予的职责,充分发挥人民法院审判职能作用,牢牢把握应对宏观经济环境带来的新情况、新问题的主动权,为维护国家金融安全和促进经济全面协调可持续发展提供有力的司法保障和优质的法律服务。

一、依法保障金融债权,努力维护国家金融安全

金融是国家经济的命脉,国有银行是金融的重心。各级人民法院必须充分认识当前国际金融局势的复杂性以及国内经济发展面临的困难,自觉服从于国家经济发展的大局,担负起保护金融债权、维护国家金融安全的职责,支持金融监管机构有效行使管理职能,保障国家经济宏观调控目标的顺利实施。

要最大限度保障国有金融债权。为了减少和处置国有商业银行不良资产,确保国有商业银行的竞争实力和兑付能力,中央和国务院实施金融不良债权剥离和处置战略。自 1999 年下半年迄今,中、农、工、建四家国有银行共剥离金融不良资产总额超过两万亿元,最近中国农业银行加快改制,又剥离 8000 多亿金融不良资产。全国各级人民法院要继续按照《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案件适用法律若干问题的规定》等司法解释和司法政策的规定和精神审理相关案件,为国家金融债权清收提供司法保障。同时,各级人民法院要在法律和司法解释范围内,在合同效力、诉讼时效等重要方面,最大限度地保护国有金融债权。

要努力防止国有资产流失。在处理金融不良债权转让纠纷案件时,要注意防止国有资产流失。数以万亿的国有金融债权的剥离与处置,绝不仅是银行、金融资产管理公司与受让人之间简单的债权转让关系,而是巨额国有资产的流动与利益再分配问题。这种流动能否在公开公平公正的程序下进行,事关全体国民和国家的利益,事关我国金融体制改革乃至国有资产管理体制改革目标能否顺利实现。各级人民法院在相关案件审理过程中,要合理分配举证责任并对相关证据进行审查。审查的重点应当围绕诸如转让标的、转让程序、受让人资格等国家相关主管部门对金融不良债权转让所制定的各种限制性和禁止性规定,防止追偿诉讼成为少数违法者牟取暴利的工具,保障国有资产安全。

要依法制裁逃废银行债务行为。在审理金融纠纷案件中,要严格审查确定借贷双方的责任,坚决依法制止那些企图通过诉讼逃债、消债等规避法律的行为。对弄虚作假、乘机逃废债务的,要追究当事人和责任人相应的法律责任,维护信贷秩序。对于一些企业破产案件中所存在“假破产、真逃债”现象,各级人民法院要采取积极有效的措施,坚决抵制地方保护主义干扰,依法加大对“逃废债”行为的制裁,努力杜绝假借破产名义逃废、悬空债务的现象。

二、制裁金融违法违规行为,大力整顿规范金融秩序

维护良好金融运行秩序和环境,促进金融协调发展,是振兴经济和维护金融安全的重