



SIFA XINXIANGJI

司法信箱集



第4辑

黄松有 主编
《人民司法》杂志社 编

人民法院出版社

司法信箱集

(第4辑)

黄松有 主编

《人民司法》杂志社 编

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

司法信箱集. 第4辑/黄松有主编;《人民司法》杂志社编. - 北京: 人民法院出版社, 2007.1

ISBN 978-7-80217-410-8

I. 司… II. ①黄…②人… III. 法律-基本知识-中国 IV. D920.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 157360 号

司法信箱集 (第4辑)

黄松有 主编

《人民司法》杂志社 编

责任编辑 吴秀军

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)85250578 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)

网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市中国画美凯印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 305 千字

印 张 11.5

版 次 2007 年 1 月第 1 版 2007 年 1 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978-7-80217-410-8

定 价 28.00 元

版权所有 侵权必究

序

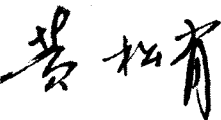
《司法信箱集》(第4辑)的出版,为2007年1月的《人民司法》创刊50周年庆典献上了一份厚礼。

从1957年创刊至今,伴随着共和国法制建设的坎坷历程,《人民司法》经历了两次停刊、两次复刊。在到2006年第12期共515期刊物中,曾先后设置了数十个带有鲜明的时代特色、对审判工作和法院工作起到了很大指导与借鉴作用的栏目,其中最引人注目的,莫过于“司法信箱”了。这是《人民司法》自创办以来一直保持到现在的栏目,每一期都不可或缺。但其珍贵之处不仅在于它的持之以恒和经久不衰,更在于它从开办以来一直坚持至今的严格的发表程序和极强的针对性。司法信箱里几乎所有的问题都来自审判一线的法官,只有极少数来自律师,所以具有很强的实践性和针对性,都是审判、执行和法院其他工作中既细微又难以取舍的问题。对这些问题,首先经编辑初选后按专业不同分别送往最高人民法院各业务庭室,再由业务庭室的资深法官从其中选择带有一定的普遍性、最高人民法院已有相对成熟观点的那部分问题做答;然后由各业务庭室的负责人审阅、修改并签字同意,如此才交由《人民司法》编辑部

公开发表。虽然答复往往只有短短的一二百字甚至几十个字，但其中所倾注的心血绝非字数能够反映，其中的观点也绝非“本刊研究组”所能代表，而是在一定程度上表达了最高人民法院对这一问题的倾向性看法，所以又具有很强的适法性和操作性。有人常将《人民司法》的司法信箱称作“准司法解释”，虽有过誉之嫌，但起码说明了它的可适用性。事实也证明，司法信箱里的问题、观点，有很多都被之后制定的法律或司法解释所吸纳。也因此，司法信箱早已成为《人民司法》的金牌栏目。有很多人笑称读《人民司法》都是先从后面翻起，正说明了司法信箱对读者的巨大吸引力。

一个栏目坚持了 50 周年，编辑为之付出的辛劳可想而知；一个栏目之所以能够坚持 50 周年，其对于读者的魅力亦可想而知。它的结集出版，无论对于编者或读者，都是一件幸事。所以，我很高兴担任《司法信箱集》（第 4 辑）的主编并为之作序。

历经 50 年的风雨磨炼，《人民司法》已经成长为一棵参天大树。我衷心希望 50 年后的《人民司法》越办越好，不仅自身根深叶茂，而且为全国广大法官和所有法律工作者提供更广袤的应用法学研究领域，更丰厚的提升司法能力、展现司法形象的滋养。

最高人民法院副院长 

2006 年 12 月

说 明

为了满足广大读者的要求，我们继编发《司法信箱集（第1辑）》（1978.8—1987.6）、《司法信箱集（第2辑）》（1987.7—1991.6）、《司法信箱集（第3辑）》（1991.7—2001.12）之后，又编了这本《司法信箱集（第4辑）》。

本书汇编了《人民司法》2002年第1期至2006年第12期刊登的司法信箱问答，共318篇。其中，刑事部分77篇；民事部分73篇；商事部分38篇；行政部分48篇；执行部分47篇；综合部分35篇。与前3辑一样，信箱各部分单独排序，每篇的来信人和复信人略去，并在每篇复信末尾标明了在《人民司法》刊载的年份和期数。

司法信箱的解答由最高人民法院有关审判庭和研究室具有较丰富审判实践经验、较高理论水平的同志撰写。特此致谢。

由于时间仓促、编辑力量紧张，本书中仍有不周全之处，欢迎大家批评、指正，我们会在今后的编选工作中加以改进。

《人民司法》杂志社

2006年12月

目 录

刑 事

1. 如何认定虚填住宿费发票予以报销的行为
性质? (3)
2. 能否一同认定交通肇事案中的逃逸与自首? (4)
3. 被害人可否对交通肇事车车主提起刑事附带
民事诉讼? (5)
4. 如何理解“附带民事诉讼案件的审理期限, 经本院院长
批准, 可以延长两个月”的含义? (6)
5. 缓刑考验期限应从何日起计算? (7)
6. 自诉人请求撤诉, 该案的另一被害人又另行自诉的,
法院该如何处理? (8)
7. 已婚男女在外打工期间, 断断续续同居并生育子女,
是否构成重婚罪? (9)
8. 再审中刑事自诉人死亡, 法院应如何处理? (9)
9. 对自诉的重婚案件法院应否受理? (10)
10. 刑事附带民事判决中民事部分不能执行, 被害人
可否另行提起民事诉讼? (11)
11. 被害人能否因犯罪行为遭受精神损失而提起
刑事附带民事诉讼? (12)
12. 李某的诈骗金额应如何计算? (13)
13. 对共同贪污犯罪的主犯如何量刑? (14)
14. 对该被告人应如何定罪量刑? (15)
15. 刑事附带民事的原告人能否再次提起民事诉讼? (16)
16. 马某和李某的行为是否构成敲诈勒索罪? (17)
17. 蒋某在缓刑考验期满后犯罪是否构成累犯? (18)

18. 立功表现于判决生效后查实, 应适用何种程序
进行审理? (19)
19. 如何解决该刑事案件的管辖权问题? (20)
20. 出借公款给个人承包经营的企业使用,
是否构成挪用公款罪? (21)
21. 李某在本案中是否应认定为累犯? (22)
22. 被告人在犯罪时不满 18 周岁, 审判时已满 18 周岁,
可否依法公开审理? (23)
23. 刑事附带民事诉讼不符合受理条件,
法院应如何处理? (24)
24. 自动投案后在取保候审期间又作案,
能否认定为自首? (25)
25. 该案是否构成徇私枉法罪? (26)
26. 死缓减刑后发现漏罪, 应如何进行数罪并罚? (27)
27. 判决确定有罪, 判决生效前被超期羁押的情形
是否属于刑事赔偿范围? (29)
28. 罪证不足的自诉案件, 开庭审理后能否裁定驳回? ... (30)
29. 公诉机关针对挪用公款罪提起刑事附带民事诉讼,
而被害人未提起的, 法院应否受理? (31)
30. 刑事附带民事诉讼上诉是否影响刑事判决
的生效? (32)
31. 保姆窃取雇主财物应定盗窃罪还是侵占罪? (33)
32. 对此案被告人是否应数罪并罚? (34)
33. 该案是否构成盗窃罪? (35)
34. 对判处无期徒刑的罪犯应如何计算假释考验期? (36)
35. 没有公布废止的司法解释是否长期有效? (38)
36. 对被告人免于刑事处罚后, 可否再适用罚金刑? (39)
37. 盗窃他人遗骨是否构成盗窃、侮辱尸体罪? (40)
38. 挪用公款案件中, 多次挪用公款的是否属于
情节严重? (41)

39. 该案应定为故意伤害罪还是暴力干涉婚姻自由罪? … (42)
40. 刑事附带民事诉讼原告人不服民事部分判决,
二审法院应对全案还是民事部分进行审查? …………… (43)
41. 刑事附带民事诉讼案件, 当事人没有提起民事诉讼,
法院应当如何处理? …………… (44)
42. 作出错误刑事鉴定的公安机关是否作为共同
赔偿义务机关? …………… (44)
43. 学校向学生推销保险收取保险公司佣金的行为
属于什么性质? …………… (46)
44. 二审期间受害人家属提起刑事附带民事诉讼,
该如何受理? …………… (46)
45. 是嫖宿幼女, 还是强奸? …………… (47)
46. 如何理解刑法第三百一十三条解释中
“所作的裁定”? …………… (49)
47. 按公诉程序提起的轻伤害案件, 被害人是否有权
决定追究或不追究被告人的刑事责任? …………… (50)
48. 对保外就医、假释期间国家是否承担赔偿责任? …… (51)
49. 轻伤案件当事人和解后, 检察机关又提起刑事诉讼的,
法院能否受理? …………… (52)
50. 被告人在案发前已将其挪用的公款全部归还,
法院应如何对其量刑? …………… (53)
51. 抢夺财物数额不大但致人轻伤, 应追究何种
刑事责任? …………… (54)
52. 对一审服判的被告人服刑后经再审宣告无罪,
国家应否承担赔偿责任? …………… (55)
53. 政府可否对不满 14 周岁的少年进行收容教养? …… (56)
54. 作案后患精神病的人是否负刑事责任?
是否受追诉期限的限制? …………… (57)
55. 法院能否直接改变检察机关指控的罪名? …………… (58)
56. 本案经刑事处理后诉讼案由是民间借贷纠纷

- 还是损害赔偿纠纷? (59)
57. 私自查询他人电话通话记录, 情节严重的是否构成侵犯通信自由罪? (60)
58. 刑事案件被害人提起民事诉讼, 是否可判令精神损害抚慰金? (60)
59. 因盗窃未构成犯罪且无法追缴, 受害人可否就财产损失提起民事诉讼? (61)
60. 合同诈骗 20.9 万元是否属于数额特别巨大? (62)
61. 地矿部门作出的非法采矿及破坏性采矿鉴定结论是否属于人民法院受案范围? (62)
62. 如何理解刑事附带民事诉讼中的“物质损失”的含义? (63)
63. 国家工作人员在缓刑期间可以担任党内领导职务吗? (64)
64. 假释撤销后, 行政拘留的期间可否折抵刑期? (65)
65. 对缺乏罪证的刑事自诉, 法院可否裁定不予受理? ... (66)
66. 如何理解《关于审理破坏公用电信设施刑事案件具体应用法律若干问题的解释》第 3 条第 2 款? (67)
67. 如何理解和引用刑法修正案(三)中修改和补充的条款? (68)
68. 由于出现新的证据, 需改变原判罪名, 对于原判刑罚已执行完毕的罪犯应如何处理? (69)
69. 该被告人行为能否按自首论? (70)
70. 在公共交通工具上对特定对象实施抢劫应如何量刑? (71)
71. 投案后逃跑又投案, 能否认定为自首? (72)
72. 被告人犯罪时系未成年人, 审判时已成年, 其父母是否还应承担附带民事赔偿责任? (72)
73. 本案缓刑应如何撤销? (73)
74. 应如何理解挪用公款数额巨大不退还? (74)

75. 对有期徒刑刑期的起算日如何表述? (75)
76. 甲某的行为能否认定为重婚罪? (76)
77. 刑事案件审结后, 对于被害人以同一事实
另行提起民事赔偿诉讼中的精神损害赔偿,
法院是否支持? (77)

民 事

1. 弃种承包的山地的, 应否承担违约责任? (81)
2. 法院能否扣划夫妻另一方的工资收入以清偿夫妻
一方所欠的个人债务? (82)
3. 对应按解除同居关系处理的案件, 原告拒不到庭的,
能否按撤诉处理? (83)
4. 对离婚案件中的探望权是否应一并作出判决? (84)
5. 冒用他人名义贷款的合同是否有效? (85)
6. 没有规定还款期限的欠款, 诉讼时效如何计算? (86)
7. 债务人应以何种身份参加代位权诉讼? (87)
8. 逾期未申请执行的案件, 当事人重新起诉的,
人民法院应如何处理? (88)
9. 乙是否超过了申请仲裁的期限? (89)
10. 该案案由应确定为解除同居关系纠纷还是
婚姻无效纠纷? (90)
11. 工伤事故处理后, 受害人能否就精神损害
另行起诉? (92)
12. 本案当事人之间是否构成分居? (93)
13. 这笔遗产该如何处理? (94)
14. 此人是否要负担养女的抚养费? (95)
15. 用简易程序审理案件是否受 15 天答辩期的限制? (96)
16. 本案是否属于对同一事实的重复起诉? (97)
17. 厂长担任法定代表人前所欠工厂的借款, 任职期间
未予归还, 工厂在厂长任职期满后主张权利的,

- 如何确定诉讼时效? (98)
18. 装修公司的重新起诉应按新案处理吗? (99)
19. 离婚后, 监护人不允许另一方行使探望权,
应如何处理? (100)
20. 在民事诉讼中法院可否对律师事务所的保密档案
进行证据保全? (101)
21. 交通事故伤害赔偿责任已达成调解协议, 履行后受害方
发现伤残请求赔偿, 法院应如何处理? (102)
22. 从何时开始计算没有约定还款期限的借款合同的
诉讼时效期间? (104)
23. 男方起诉的解除同居关系案中, 女方已怀孕的,
如何处理? (105)
24. 离婚案件中, 对夫妻共同债务分担的判决是否
免除了双方的连带清偿责任? (106)
25. 该起货物运输合同纠纷的索赔时限应如何确定? (107)
26. 如何理解“丧失劳动能力”? (108)
27. 自然人之间的借款合同没有约定利息, 当请求支付
逾期利息时, 法院如何处理? (109)
28. 人民法院审理离婚案件, 被告无正当理由拒不到庭,
如感情确已破裂, 能否缺席判决准予离婚? (110)
29. 原告提供的被告居住地不真实, 法院能否裁定
驳回起诉? (111)
30. 周某的请求是否超过诉讼时效? (112)
31. 被告主体有误, 可否变更? (114)
32. 该三间房屋是否属于共同财产? (115)
33. 夫妻一方对外负有赔偿义务, 协议离婚时将
共有财产给付另一方, 法院如何处理? (116)
34. 解除同居关系案件中, 当事人补办了结婚登记手续的,
如何结案? (117)
35. 保险公司是否承担赔偿责任? (118)

36. 监护人失职, 未成年人如何行使诉权?	(119)
37. 债务人下落不明超过两年的, 债权人起诉是否 超过诉讼时效?	(121)
38. 能否由原告的法定代理人代理原告起诉离婚?	(122)
39. 法院能否受理这起离婚案?	(123)
40. 该案举证责任应由谁承担?	(124)
41. 法院判决离婚后, 原夫妻是否应对离婚前的 共同债务负连带清偿责任?	(125)
42. 如何理解婚姻法司法解释中有关事实婚姻的 规定?	(126)
43. 是否应对这起建设工程合同纠纷案的被告 予以民事制裁?	(127)
44. 正在大学就读的子女, 有要求父母付给 抚养费的权利吗?	(128)
45. 人民法院能否处理该抵押房产?	(130)
46. 被告主体有误的, 应当裁定驳回起诉还是判决 驳回诉讼请求?	(130)
47. 没有还款期限的借条的诉讼时效应如何计算?	(131)
48. 民事审判中如何对待具体行政行为?	(133)
49. 该离婚案应如何处理?	(135)
50. 此笔借款是否部分超过诉讼时效?	(136)
51. 如何理解最高人民法院《关于贯彻执行民法通则 若干问题的意见(试行)》第174条规定?	(138)
52. 无偿付期限的货款应否计息?	(139)
53. 发回重审案件一审生效后, 胜诉方当事人预交的 上诉费应如何处理?	(141)
54. 如何认定此催收通知书上签字的效力?	(142)
55. 房产证载明的权利存续期限是否可作为抵押权的 有效期限?	(143)
56. 人身损害赔偿案件中, 被扶养人的生活费 and 死亡	

赔偿金应如何计算？	(144)
57. 该案是同居关系还是事实婚姻？	(145)
58. 《工伤保险条例》施行前已受到事故伤害尚未完成 工伤认定，如何确定工伤认定申请期限？	(146)
59. 这笔存款应作为夫妻约定财产处理吗？	(147)
60. 债权人代位起诉一定要追加债务人为第三人吗？	(149)
61. 郭某还有义务扶助经济条件已有改善的前夫吗？	(150)
62. 甲乙二人应承担连带赔偿责任吗？	(151)
63. 由亲属代婚姻当事人到婚姻登记管理部门登记的 婚姻是否有效？	(152)
64. 庭审中，原告自愿撤回对一方当事人的起诉， 与另一方当事人达成调解协议，民事调解书 如何制作？	(153)
65. 本案的原、被告之间是否存在直接利害关系？	(154)
66. 超过诉讼时效后，债务人支付部分债务的行为能否 产生债务重新确认的效果？	(156)
67. 如何理解婚姻法司法解释（二）中的“协议”？	(157)
68. 本案是否适用法释（2003）7号司法解释？	(158)
69. 胎儿能否要求赔偿抚养费？	(160)
70. 如何区分合伙、雇佣与委托？	(161)
71. 如何理解《关于审理人身损害赔偿案件适用 法律若干问题的解释》第36条？	(162)
72. 定期无息借贷人逾期付款，应否支付逾期利息？	(163)
73. 如何理解和适用《关于人民法院审理借贷案件 的若干意见》第7条的规定？	(164)

商 事

1. 该案是否可以合并审理？	(169)
2. 谁应被列为该购销合同欠款纠纷案件的被告？	(170)
3. 请求人民法院确认解除合同效力的案件，	

- 应如何确定管辖权? (171)
4. 该外贸代理案应如何适用法律? (172)
5. 当事人按照一审判决履行后, 上诉的对方是否有胜诉权? (173)
6. 债务人的债权后于转让的债权到期的, 能否向受让人主张抵销? (174)
7. 采取分期付款方式购车的买方, 在付清全部车款前使用该车运输时, 造成他人人身、财产损失的, 出卖方是否承担民事责任? (175)
8. 工会为其投资开办的企业欠债承担连带清偿责任时, 法院能否冻结、划拨工会经费及工会经费集中户里的款项? (177)
9. 非金融企业贷款给个人收取利息的行为是否有效? ... (178)
10. 破产程序终结后发现有无参加清算的财产, 其财产请求权应由谁行使? 法院能否对其强制执行? (179)
11. 该书证能否被认定为对原债务的重新确认? (180)
12. 名称变更后的公司是否享有诉讼主体资格? (182)
13. 该案中的电梯是否应列入破产财产? (183)
14. 中国香港特别行政区法律的效力是否及于香港公司在内地设立的子公司? (184)
15. 追加涉外当事人的案件和发回重审的涉外案件如何适用管辖权? (186)
16. 外商投资企业清算如何适用特别清算程序? (187)
17. 第三人是否包括抵押权的普通债权人? (188)
18. 抵押物灭失、毁损或者被征用的情况下, 抵押权所担保的债权未届清偿期的, 人民法院能否判决债务人先行偿还未到期债务? (189)
19. 企业法人被吊销营业执照或被注销后, 其应以谁的名义提起诉讼以实现债权? (191)

20. 吴某的财产取回权是否应当确认? (192)
21. 转让合同债权应该以什么方式通知债务人? (193)
22. 此抵押是否适用两年诉讼时效? (194)
23. 二审维持原判, 一审判决的生效时间如何确定? (195)
24. 如何理解贷款的封闭运行期间? (196)
25. 特种行业的经营许可权可否以企业破产
财产处理? (197)
26. 二人公司中的股东无法继续合作, 法院可否对公司
进行清算? (198)
27. 如何申报和受偿破产企业职工劳动报酬债权? (199)
28. 金融企业分支机构的职能部门所为的民事行为
对该分支机构是否有约束力? (200)
29. 民营医疗机构能否以其所有的财产设定抵押? (201)
30. 代位诉讼的债权能否被列为破产债权? (202)
31. 清算过程中以破产企业为被告的其他纠纷如何
适用诉讼程序? (203)
32. 逾期未申报债权的债权人单独提起诉讼的,
人民法院应当如何处理? (204)
33. 清算期间应计算至何时止? (205)
34. 如何理解《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》的施行时间? (207)
35. 经销商对分期付款保留所有权的车辆应承担
缴纳养路费义务? (208)
36. 已经出卖但未办理过户手续的汽车能否列入
破产财产? (209)
37. 本案是否符合合同解除的条件? (210)
38. 连带共同保证的一人是他人冒用其名义保证的,
另一保证人应承担何种保证责任? (211)

行 政

1. 因被告改变具体行政行为而撤诉的案件, 诉讼费用应由谁负担? (215)
2. 颁发房屋产权证是一种可诉的具体行政行为吗? (216)
3. 税务行政处罚决定何时可以申请法院强制执行? (217)
4. 在行政诉讼变更被告的情况下, 如何确定审理期限? (218)
5. 房地产抵押权人能否对房屋拆迁补偿裁决提起行政诉讼? (219)
6. 违法建筑物是否适用“两年内未发现的, 不再给予行政处罚”的规定? (220)
7. 强制拆迁后, 拆迁决定被法院撤销, 对被拆迁人的权利如何救济? (220)
8. 行政诉讼被告是否有提供法律、法规的义务? (222)
9. 合同法中的撤销权能否成为行政诉讼起诉权的依据? (223)
10. 如何理解反不正当竞争法第二十九条的规定? (224)
11. 对行政处罚决定不服申请行政复议的, 行政处罚应否停止执行? (225)
12. 行政机关协助法院执行行为是否具有可诉性? (226)
13. 因为开空头支票受到商业银行处罚, 如何确定行政诉讼的被告? (227)
14. 道路运输管理的地方性法规和部门规章不一致时, 如何适用? (228)
15. 对医疗机构将工业氧用于临床的行为, 哪个行政管理机关具有处罚权? (229)
16. 行政拘留决定适用法律错误被判决撤销后可否重复拘留? (230)
17. 对上诉人是否经两次合法传唤拒不到庭或未经许可