

# 民商事诉讼

A Review of  
Misdecided Civil and  
Commercial **Cases**

# 错判研究

○  
邱业伟  
著

3



社会科学文献出版社  
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

D925.118

7

2007



# 民商事诉讼 错判研究

A Review of  
Misdecided Civil and  
Commercial Cases

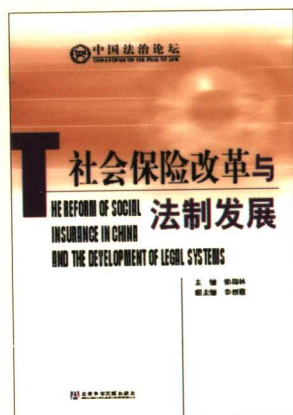
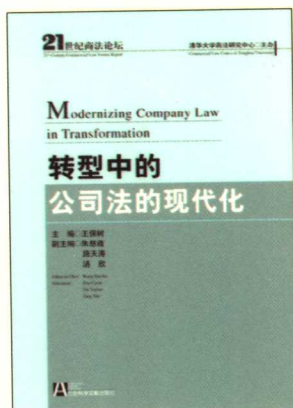
○ 邱业伟 著



社会科学文献出版社  
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)



**邱业伟**，男，祖籍湖南常德，1952年10月出生于重庆市，所学专业为法学，并获得MBA学位。现任重庆邮电大学法学院副教授、司法鉴定中心主任、重庆业伟律师事务所律师。多次承担国家和省部级重点科研课题，并作为主研人员承担一级子课题，主持科研工作。在中文核心期刊和其他刊物上发表学术论文和专业文章近百篇，著有《两性交往与法律规制》、《经济诉讼错案研究》、《20世纪国际要案》、《民商法热点问题理论与错案研究》等书。



## 序

我了解《民商事诉讼错判研究》作者邱业伟。二十年来，他致力于民商法学教学、科研和法律实务工作，其治学严谨，求真务实，成果颇丰。

1999年，作者向我表示，想调入我校民法教研室工作。我非常欢迎。我告诉作者，来了要将教学、科研顶起。当时想调入民法教研室的除了作者，还有我校的三位老师。大家进行研究时，一致同意作者调入。但因学校院系调整，民法教研室编制已满，作者调入一事搁了下来。于是，我告诉作者，下一年有人退休，空出一个编制，你再进来。但作者却将其履历、资料拿了回去，之后再也没有提过此事。作者现在重庆邮电大学法学院工作。

2004年夏，在华蓥“天然盆景”游玩时，作者告诉我：他已开始收集资料，准备写一本对民商事诉讼错案（判）进行研究的书。因为1994年他出版了一本《经济诉讼错案研究》，社



会效果很好，写《民商事诉讼错判研究》是想与《经济诉讼错案研究》形成姊妹篇；待该书写好后，请我作序，我当即答应下来。《民商事诉讼错案研究》现已定稿，作者请我为该书作序，我欣然应诺。

目前，在中国司法实践工作中产生的错案及其原因众多，但以错案为研究对象的专著，除了《经济诉讼错案研究》外，《民商事诉讼错判研究》算是第二本了。该书以民商事诉讼错案（判）为研究对象，且结构新颖，极具特色，在国内外出版的同类著作中尚无先例。

《民商事诉讼错判研究》对社会生活中的具体问题进行了科学、务实的研究，书中所列的电力事故人身损害、房屋买卖、建设工程、商标、专利、保险和劳动等案件，基本上属于这些年的热难点问题，具有典型性和代表性。每个案例分为“案情简介”、“争议焦点”、“法院判决”、“分析研究”和“结语”五部分，结构合理、层次清楚，逻辑严密，层层推进，与其他案例分析的写作手法和结构布局相比，凸现新意。

《民商事诉讼错判研究》注重法学理论和司法实践的紧密结合。作者根据案件事实，依据法律对案件进行深入、细致的分析后，在结语部分明确提出了正确处理案件的思路和见解。应该说，总体上，本书思路是清晰的，见解是正确的。分析研究中，作者还有针对性地引出了应当适用的有关法律、法规等条款内容及其公布实施的时间，以便于读者查找引出的有关法律、法规。这是该书与其他同类著作的区别。

法学研究主要有理论研究和实务研究两大类，作者走上了实务研究这一条路。作者从“错案（判）”这一全新的、务实



的研究视角出发，为法学研究提供了新的理念、思路和方法，值得提倡。

《民商事诉讼错判研究》对民商法理论和立法的完善，规范司法行为，促进司法公正，以及对民商法教学、研究和法律实务都具有意义。

从《民商事诉讼错判研究》中，我们不难看出作者严谨、严肃、严密的作风，扎实的法学理论功底和分析问题解决问题的能力。

当然，读者对作者个别案例的分析、见解，也许有不同的看法，这也是正常的。但是，我相信，《民商事诉讼错判研究》会得到人们的认同和好评的。

李开国

2006.9.10

## 前 言

1993年，我撰写了一本《经济诉讼错案研究》，1994年由重庆大学出版社出版。该书发行后，很快在全国脱销，产生了良好的社会效益，得到了高校法学师生、法学研究人员、法官、律师以及企业管理人员等有关人士的充分肯定和好评。该书为“红娘”，让我认识了不少有识之士。这些年来，不少人问我又写了此类书没有，激发了我再次撰写以“错案”为研究对象的著作。这就是我撰写本书的动因。本书原拟书名为《民商事诉讼错案研究》。关于“错案”，最高人民法院已有相关文件对此作过明确表述。但为谨慎起见，本书改为现名，其实相关用语的意思基本是一致的。

社会关系是一项非常错综复杂的系统工程现象。法律是社会关系的调节器，肩负着社会关系有序运行、构建和谐社会的重要任务。理论来源于实践又指导实践，这对法学研究来讲尤为重要。因此，法学研究应当注重和提倡务实的研究方法。本书





如是。

本书以民商事诉讼“错案（判）”为研究对象，分为三编。第一编电力事故人身损害；第二编房屋买卖、建设工程；第三编商标、专利、保险、劳动和其他。我从人民法院（以下简称法院）、律师事务所以及我们亲手经办的民商事案件中，精心挑选出近几年来具有典型性、代表性的热难点民商事诉讼错案（判）30例，每例都由“案情简介”、“争议焦点”、“法院判决”、“分析研究”和“结语”五部分组成，重点在分析研究部分。分析研究部分注重法学理论和司法实践的紧密结合，强调法学理论，且根据案件基本事实，依据民商法律、法规、规章及其司法解释进行深入、详尽分析后，明确提出了自己的观点，同时，还有针对性地引出了应当适用的有关法律、法规等条款内容，以示对之所据，错之所在。结语部分对案件分析进行了总结，提出了正确处理案件的思路和见解。有的案例还提出了立法或者司法建议。

附录是我撰写的一篇“错案产生的原因和对策”，主要论述了避免或者减少错案（判）的对策。本书对案例发生的地点、当事人的姓名等均进行了一定的技术处理，这是需要说明的。

本书的意义在于：有助于民商法理论和立法上的完善、规范司法行为，对司法实践具有积极的指导意义；有助于提高司法工作人员分析问题、解决问题的能力，以及强化司法工作人员的公平、正义的法律意识，从整体上提高司法工作人员的业务素质、办案质量和司法能力，促进司法公正；同时，对于民商法教学、研究和法律实务也具有重要意义。

特别说明的是，我在本书中提出的观点，仅为我个人的学



术见解，供有关人士参考。民商事案件具有很大的复杂性，加之我学术水平有限，本书疏漏和错误之处难免，恳请同仁不吝赐教。

本书撰写和出版过程中，得到了重庆邮电大学法学院院长、教授熊志海博士，西南大学高等教育研究所副所长、教授、博士生导师赵伶俐博士，原深圳市福田区人民法院副院长郭明忠先生，重庆市第一中级人民法院程晓东和宋勇法官，重庆市江北区人民法院审判监督庭庭长徐建华高级法官的鼎力支持和帮助；重庆市业伟律师事务所李金华（现在复旦大学攻读国际经济法硕士学位）、纪丽娟律师和办公室工作人员屈浩付出了辛勤的劳动。在此，我真诚地向他们致谢！

我还要特别感谢的是我的老师、西南政法大学博士生导师李开国教授。他在百忙中细阅了全书，给予了高度评价，并为本书作序。对此，我欣慰不已。李开国教授从事民商法学教学、研究三十余年，孜孜不倦，永无止境，学界楷模。

本书适用于高等院校法学师生、研究人员、审判人员、检察人员、律师、法律顾问和工商企业、其他经济组织的法定代表人、负责人、管理人员、供销人员以及相关人士。

错案（判）古今皆有。前车之覆，后车之鉴。我真诚希望本书能为有关人士提供帮助。

邱业伟

于重庆邮电大学紫竹园

2006年9月7日

## Foreword

In 1993 a book authored by me entitled *Research on Misdecided Economic Cases* was published by Chongqing University Press and received wide positive responses from the legal circles including law school faculties, legal researchers, judges, attorneys and business management. After its publication, I got to know a lot of legal experts who were interested in the book. In recent years, many fellow professionals frequently asked me whether any further editions of this kind of books would come out, which promoted the formation of the book before you.

Societal relations are a complicated system, the proper functioning of which is dependent upon the adjustment of law. Theory is derived from practice and is in turn the guideline for practice, which is particularly true of law science study, so the research of law science should not be deviated from the real world in which the law performs



its functions.

The book, focusing on the analysis of misdecided civil and commercial cases, is divided into three parts, with the first part dealing with electricity accidents and personal injuries, the second part real estate sales and construction, and the third part trademark, patent, insurance, labor and miscellaneous. Out of case collections of people's courts, law firms or handled by the author himself, the thirty cases in this book which are typical and can represent the hot points at present, are selected elaborately with each case study consisting of five sections, namely, fact summary, issues at dispute, court decision, analysis and conclusion. Of each case study, the highlight is the analysis section that tries to approach the issues from the perspectives of both theory and practice, especially emphasizes the process of legal reasoning. On the base of the merits of the case and the anatomy of relevant legal rules, the author presents his personal opinions about the disposition of the disputes and lists related legal provisions thereafter. In the section of conclusion, the author gives an overall evaluation of the disposition of the case and forwards his legislative or judicial proposals.

At the end of the book is attached a thesis by the author entitled *Causes and Ways out; Misdecided Cases*, which, the author believes, is of a lot of practical value if properly implemented.

The book aims to provide some help to the legal research and practice and it is of great significance to the improvement of legislation and legal theory, to the exaltation of judicial personnel's expertise, to



the realization of justice and to civil and commercial law education, research and practice.

Specially, the author would like to mention that the comments made in the book are just his personal academic viewpoints and only for reference to legal professionals. Due to the complex nature of civil and commercial law science and the academic attainment that the author has achieved, some points in the books are still worth challenging, so any comment and criticism is appreciated.

For the composition and publication of the this book, the author will extend his thanks to the following persons, Dr. Xiong Zhihai (Professor of law and Dean of Law School of Chongqing University of Posts and Telecommunications), Professor Zhao Lingli (Doctoral tutor from Southwest Normal University), Mr. Guo Mingzhong (LLM, the former vice president of Shenzhen Futian Districe People's Court), Judge Cheng Xiaodong and Judge SongYong from Chongqing No. 1 Intermediate People's Court, Mr. Xu Jianhua (Senior Judge and Director of Trial Supervision Tribunal of Chongqing Jiangbei District People's Court). The author is also grateful for the support from Mr. Li Jinhua (now studying LLM program for international economic law in Fudan University), Ms. Ji Lijuan and Mr. Qu Hao from Chongqing Yewei Law Firm.

The author is particularly indebted to Professor Li Kaiguo, Doctoral tutor form Southwest University of Politics and Law Science, who has with full devotion engaged in civil and commercial law research and teaching for more than thirty years. As the author's teacher, Pro-



fessor Li spared his squeezing time reviewing the book, supplied his enlightening suggestions and did the foreword.

The readership of the book includes law school faculties, judges, procuratorates, attorneys, in-house counsels and the management personnel of business world.

Misdecided cases exist throughout the human history. May the successors can learn from the lessons of their predecessors!

Finally, may the readers benefit from reading this book, more or less!

Qiu Yewei

## 目 录

● 序 / 1

● 前 言 / 1

### 第一编 电力事故 人身损害

● 第三人的过错行为致使电力设施对他人损害的

电力设施产权人不应承担赔偿责任 / 3

● 电力企业不应当承担电力监督管理的民事赔偿责任 / 18

● 高压电致人损害，供电企业与供电设施产权人

不应负连带责任 / 28

● 高压线下兴建建筑物的电力事故责任应由建筑物

所有人承担 / 40



- 雷击扎线接地，供电企业履行了检修义务，  
不应承担赔偿责任 / 52
- 谁的电力设施产权，谁管理维护，谁承担责任 / 58

## 第二编 房屋买卖 建设工程

- 恶意购房应为无效，所购房屋应当返还 / 71
- 房屋质量评定不等于竣工验收，未经竣工验收的  
房屋不得交付使用 / 84
- 合同添加内容未作是否签章前后添加鉴定，  
不能认定为签章后添加 / 92
- 合同约定条款因法律改变不能履行的后果，  
不应由合同一方当事人承担 / 105
- 买房方未履行先付款义务，卖房方有权不办理  
权属证书 / 114
- 商品房按揭借款合同不是商品房买卖合同的  
从合同 / 129
- 商品房按揭借款人不按期归还借款，银行应  
先处分抵押房屋 / 139





- 商品房交付使用后购买人可以依法退房 / 149
- 商品房预售合同签订后承购人可以拒绝接受预购房屋 / 156
- 未取得所有权证书的房屋不得出租 / 163
- 房屋所有权未经变更登记, 房屋买卖合同仍然有效 / 179
- 建设工程优先受偿权的效力优于抵押权 / 192

### 第三编 商标 专利 保险 劳动和其他

- 购买商品销售打出商标文字不构成商标侵权 / 205
- 窃取商业秘密获得的专利权归商业秘密权利人所有 / 222
- 保险人履行了责任免除条款的说明义务有权拒付保险金 / 236
- 因公无证驾驶摩托车致残不应认定为工伤 / 246
- 保护精神活动自由权没有法律依据 / 261
- 乘人之危订立的协议应予撤销 / 268
- 不知道政府规章不构成重大误解 / 278
- 旅行社擅自变更旅游行程和住宿安排应承担违约责任 / 286
- 侵害公民名誉未有名誉权被损害的事实也构成侵权 / 299
- 非法同居者的合法财产权益应受法律保护 / 308