

贺 荣 主编



北京市第二中级人民法院 经典案例解析

BEIJINGSHI DIER ZHONGJI RENMIN FAYUAN JINGDIAN ANLI JIEXI



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

贺 荣 主编



北京市第二中级人民法院 经典案例解析

BEIJINGSHI DIER ZHONGJI RENMIN FAYUAN JINGDIAN ANLI JIEXI



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

北京市第二中级人民法院经典案例解析/北京市
第二中级人民法院著. —北京:法律出版社,
2007. 12

ISBN 978 - 7 - 5036 - 7806 - 6

I. 北… II. 北… III. 案例—分析—中国 IV. D920. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 171482 号

©法律出版社·中国

责任编辑/林 红

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法律应用出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京中科印刷有限公司

责任印制/陶 松

开本/787×960 毫米 1/16

印张/30 字数/373 千

版本/2007 年 12 月第 1 版

印次/2007 年 12 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 苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 7806 - 6

定价:60.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



编辑委员会

主 编：贺 荣

副主编：张本亭 淳于国平 白山云 唐柏树

马 跃 吉罗洪 韩生民

编 委（按姓氏笔画）：

王志军 王怀勤 王范武 王晓松 王瑞生

王 辉 齐丽华 许 靖 杨小勇 杨 蔼

杨正山 张小平 张红燕 张贤昌 苏丽英

邵明艳 赵 军 高四方 郭 鹏 路金梁

靳 起

序 言

案例是审判活动的反映,是法律与实践的产物,是法律原则和法律规范具体化、实在化的重要载体,是将抽象、原则的法律条文变成形象、具体的行为规范的结合过程,由此最高人民法院认可的典型案例素有“动态法典”之称。从审判工作角度看,案例不仅能为法官公正裁判案件,保证适用法律的正确与统一提供借鉴和参考,还有助于诉讼当事人理解法律,产生潜移默化的影响和导向,从而有利于促进调解、和解,降低诉讼成本,促进司法资源的充分利用。从推进法治建设的角度看,案例不仅能够为法律规则的健全和完善提供资源和动力,还能通过对法律条文加以详细说明与阐释,起到以案析法、析理的宣教作用,亦有助于公民增强法律意识,在推进法治化建设的过程中发挥不可替代的作用。

本书以2002年以来我院被《最高人民法院公报》选登的9篇公报案例和《中国审判案例要览》刊载的53篇案例分析为素材,在进行案例研究的基础上,采取刑事、民商事、行政、知识产权分篇的体例结集而成。审判实践中,我们首先关注的是《最高人民法院公报》上公布的案例。自1985年创刊公布指导性案例以来至今已有二十多年的历史,作为发布最具有权威性指导案例的最重要载体,公报发布的案例具有极强的示范性,其指导作用在法官心目中占有相当的分量,一般情况下必须参照或者完全依照其所体现的法律规则裁判案件,这些典型案例的发布,推动了案例指导工作的健康发展。同时,1992年起《中国审判案例要览》开始出版,由国家法官学院和中国人民大学法学院合作编写,从全国法院每年审理的数百万案件中精心筛选数百件,以案例分析的方式结集定期出版。这些案例分析在证据审查认定、法律适用等问题上具有研究和参考价值,从

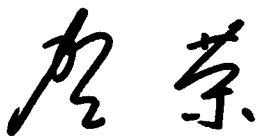
II | 北京市第二中级人民法院经典案例解析

而更为有效地指导了各级法院的审判工作,丰富了案例指导工作的具体内容。各级法院所审判的案例、撰写的案例分析,能被《最高人民法院公报》采用发布,被《中国审判案例要览》刊载,最能体现一个法院审判工作水平,也是衡量一个法院案例工作水平的重要标志。

作为首都的中级法院,我院每年受理刑事、民商事、行政、执行等案件2万余件,其中许多案件都不乏典型性并受到社会广泛关注,如中国股市第一案—中科创业操纵证券交易价格案、全国首例民间文学著作权侵权案—乌苏里船歌案等。如此庞大规模的案例,蕴藏着非常丰富的法律资源可供开掘。以公报案例为龙头,打造经典案例,用以指导审判工作,对法官正确适用法律,统一裁判尺度,起到了积极的推动作用。今后,我院仍始终坚持把案例收集、编辑、指导工作作为提高法官素质、深化司法改革、法制宣传教育的重要内容之一,并常抓不懈。力求使案例发挥总结审判工作、指导审判实践、提升法治水平的作用。

值该书出版之际,略叙片语,是为序。

北京市第二中级人民法院院长



二〇〇七年十一月

Contents

目 录

序言	1
----	---

第一部分 公报案例

李嘉廷受贿案	3
--------	---

● 核心法律问题 ▶	
如何认定利用职务上的便利和为他人谋取利益	

上海华亚公司和丁福根等人操纵证券交易价格案	12
-----------------------	----

● 核心法律问题 ▶	
操纵证券交易价格犯罪行为的认定	

程绍志受贿案	24
--------	----

● 核心法律问题 ▶	
非法收受他人财物的认定	

饶河县四排赫哲族乡人民政府诉郭颂等侵犯民间文学艺术作品 著作权纠纷案	28
---------------------------------------	----

● 核心法律问题 ▶	
民间文学艺术作品的著作权保护	

张林英等人诉广元公司、革命博物馆、工美集团侵犯著作权纠纷案	40
-------------------------------	----

● 核心法律问题 ▶	
美术作品原件的持有者仅享有作品的展览权	

中国音乐著作权协会诉网易公司、北京移动公司侵犯著作权纠纷案	49
-------------------------------	----

● 核心法律问题 ▶

网络内容、服务、设备提供者的责任

AUTODESK 公司诉龙发公司计算机软件著作权侵权纠纷案	54
-------------------------------	----

● 核心法律问题 ▶

最终用户商业性侵权使用他人软件的责任

中信实业银行诉京工公司保证合同纠纷案	61
--------------------	----

● 核心法律问题 ▶

保证合同约定不明时的责任承担

王保富诉三信律师事务所财产损害赔偿纠纷案	68
----------------------	----

● 核心法律问题 ▶

律师事务所代理行为构成侵权行为的认定

第二部分 刑事案例

让·马克、诺尔曼多诈骗案	77
--------------	----

● 核心法律问题 ▶

诈骗罪与侵占罪之比较

陈励集资诈骗案	88
---------	----

● 核心法律问题 ▶

如何认定非法传销及非法占有目的

高震宇故意杀人案	94
----------	----

● 核心法律问题 ▶

司法实践中对刑事鉴定结论的采信

中科创业操纵证券交易价格案	100
---------------	-----

● 核心法律问题 ▶	
操纵证券交易价格犯罪行为的认定	
李炳利虚开增值税专用发票案	111
● 核心法律问题 ▶	
虚开增值税专用发票犯罪的抵扣、损失数额如何计算	
张理积爆炸案	116
● 核心法律问题 ▶	
爆炸罪既、未遂的认定	
杜志芳非法行医案	122
● 核心法律问题 ▶	
非法行医罪的主体要件分析及量刑考量	
谷庆合同诈骗案	131
● 核心法律问题 ▶	
合同诈骗涉及善意取得与追缴的适用	
杨增海挪用公款案	137
● 核心法律问题 ▶	
多次挪用公款的犯罪数额认定	
李旭东抢劫、盗窃案	145
● 核心法律问题 ▶	
盗窃罪与诈骗罪的区别	
李朝东诈骗案	151
● 核心法律问题 ▶	
因果关系对行为性质的影响	
袁口义则走私文物案	158
● 核心法律问题 ▶	
犯罪对象范围确定的依据	

赵新菊走私普通货物案	169
● 核心法律问题 ▶	
以被注销的单位名义实施的犯罪能否认定为单位犯罪	
刘付臣挪用资金、挪用公款、合同诈骗案	173
● 核心法律问题 ▶	
如何认定混合制企业中受委派从事公务的人员	
于湖集资诈骗案	179
● 核心法律问题 ▶	
非法占有的认定	
周天玉故意杀人案	184
● 核心法律问题 ▶	
自首中形迹可疑的认定	
徐宁宁故意杀人案	190
● 核心法律问题 ▶	
怀孕妇女的死刑适用及其证明标准	

第三部分 民商事案例

贾铁英与银河证券公司安外营业部证券交易代理合同纠纷案	197
● 核心法律问题 ▶	
股民主张股票被盗卖的举证责任分配	
城乡建设公司诉杨金贵、翟宝刚、高世英建设工程施工合同案	210
● 核心法律问题 ▶	
公司吊销后未清算与公司债务的负担	
普莱斯特公司诉怡东行物业公司等租赁合同案	218
● 核心法律问题 ▶	
仲裁条款效力的认定	

北京炎黄置业公司与胡文一商品房买卖合同纠纷案	223
● 核心法律问题 ▶	
对合同约定的条款如何解释	
洪涛装饰公司与耀华玻璃公司定作合同纠纷案	229
● 核心法律问题 ▶	
如何判定工程质量的抗辩理由成立	
耿素梅等人诉北京狮岛消防电子有限公司终止劳动合同纠纷案	234
● 核心法律问题 ▶	
如何处理形式的公平与实质的公平	
北京巴士股份有限公司诉张振伟劳动争议案	242
● 核心法律问题 ▶	
劳动争议仲裁与诉讼衔接	
工伤责任方是否应当向用人单位赔偿	
万岩标等诉城南诚商贸公司确认股东资格案	246
● 核心法律问题 ▶	
“抛股借款”协议的相关法律问题	
安家宝公司诉霍凤及资合房地产公司房屋买卖合同案	256
● 核心法律问题 ▶	
第三人承诺偿还债务的性质认定	
雷启辉财产损害赔偿案	263
● 核心法律问题 ▶	
如何确定侵权责任构成中的因果关系	
北京服装学院诉诸伟劳动争议案	268
● 核心法律问题 ▶	
劳动争议与人事争议的界分及处理	
万柏科技公司诉安快货运公司运输合同案	273

● **核心法律问题** ▶

格式货运运输合同限额赔偿条款效力的认定

魏建军诉澳盛和公司等确认董事会决议效力案 279

● **核心法律问题** ▶

公司股东可将不履行董事会决议的公司法定
代表人作为第三人提出诉讼

北京银行天坛支行诉中国人保机动车辆消费贷款保证保险合同案 285

● **核心法律问题** ▶

机动车辆消费贷款保证保险责任认定

世纪公司诉欧凯门公司买卖合同纠纷案 299

● **核心法律问题** ▶

双倍返还定金的违约责任

东环公司租赁合同案 306

● **核心法律问题** ▶

关于合同的撤销及企业法人被吊销
营业执照后的民事诉讼主体资格认定

俄罗斯国家交响乐团、阿特蒙特公司申请承认英国高等法院判
决案 312

● **核心法律问题** ▶

承认外国法院判决效力案件中的互惠原则

马玉珍诉马玉山法定继承案 319

● **核心法律问题** ▶

遗产继承中的侵权认定

杨爱民诉李建新民间借贷案 324

● **核心法律问题** ▶

录音证据材料的审查

张文健诉郭国强人身损害赔偿案	328
● 核心法律问题 ▶ 室内装修污染致人损害赔偿问题	
吴茜诉杨雪梅等腾退房屋案	335
● 核心法律问题 ▶ 物上请求权的法律问题	
樊坤诉北京市第二十一中学财产权属纠纷案	343
● 核心法律问题 ▶ 学生因自身原因退学后应否支持其退还择校费请求	
王伯昭诉张卫健等人身损害赔偿案	347
● 核心法律问题 ▶ 对影视表演中的故意或过失如何认定	
杨凌诉城开公司等环境污染损害赔偿纠纷案	353
● 核心法律问题 ▶ 在处理交通噪声污染损害赔偿案件中如何妥善适用公平原则	

第四部分 行政案例

王伟诉北京市国土资源和房屋管理局颁发《商品房预售许可证》案	365
● 核心法律问题 ▶ 行政行为的程序瑕疵并非必然导致行政行为违法	
张振明不服北京市建设委员会房屋管理行政登记案	372
● 核心法律问题 ▶ 对权属有争议的房屋应暂缓办理权属转移登记	
北京电影学院不服北京市人民政府土地使用权颁证案	378
● 核心法律问题 ▶ 法律颁布之前土地移交的事实应受到法律保护	

美国美利肯公司不服国家版权局所做《不予行政处罚通知书》案 385

● 核心法律问题 ▶

生产在先的产品不构成对享有著作权的产品的侵权

张苏浩诉中华人民共和国劳动部不履行法定职责案 396

● 核心法律问题 ▶

劳动部在国家心理咨询师资格考试及培训工作中的职责范围

第五部分 知识产权案例

张铁军诉王晓京、世纪星碟公司侵犯著作权案 409

● 核心法律问题 ▶

创意的属性及法律保护

张林英等人诉广元公司、革命博物馆、工美集团侵犯著作权案 415

● 核心法律问题 ▶

美术作品原件的持有者仅享有作品的展览权

范英海等诉北京市京沪不锈钢制品厂侵犯著作权纠纷案 419

● 核心法律问题 ▶

从平面到立体及从立体到平面的复制

中国音乐著作权协会诉网易公司、北京移动公司等侵犯著作权案 429

● 核心法律问题 ▶

网络内容、服务、设备提供者的责任问题

北京国网信息有限责任公司诉华润雪花啤酒公司不正当竞争案 437

● 核心法律问题 ▶

涉及“反向劫持”计算机网络域名“snow.cn”

九头鸟航天酒家等诉九头凤餐饮公司等不正当竞争纠纷案 445

● 核心法律问题 ▶

如何认定仿冒行为

沈汉标诉奥卡妮尔公司外观设计专利侵权案	454
---------------------	-----

● 核心法律问题 ►

外观设计专利侵权认定标准

Part 1



第一部分 公报案例

