

主编/万鄂湘 张军



最新法律文件 解读

最新商事法律文件解读

2007 12

(总第 36 辑)

最高人民法院《最新法律文件解读》编辑委员会

◎ 迅速刊登最新法律法规
◎ 权威点评新型疑难案例
◎ 追踪法学前沿理论动态

◎ 同步解读相关法律文件
◎ 专家解答法律适用问题
◎ 剖析立法司法执法热点

人民法院出版社

最新法律文件解读

主编 万鄂湘 张 军

最新商事法律文件解读

(2007·12 总第36辑)

最高人民法院《最新法律文件解读》编辑委员会

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

最新商事法律文件解读 . 2007 / 万鄂湘, 张军主编 .

北京: 人民法院出版社, 2007

(最新法律文件解读)

ISBN 978 - 7 - 80217 - 426 - 9

I. 最… II. ①万…②张… III. 商法 - 法律解释 - 中国

IV. D923.995

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 006156 号

最新商事法律文件解读 (2007 · 12 总第 36 辑)

最高人民法院《最新法律文件解读》编辑委员会

责任编辑 姜峤

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) 85250573 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)

网 址 [http: //courtpress. chinacourt. org](http://courtpress.chinacourt.org)

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷

经 销 新华书店

开 本 890 × 1240 毫米 A5

字 数 208 千字

印 张 8

版 次 2007 年 12 月第 1 版 2007 年 12 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 80217 - 426 - 9

定 价 16.00 元

版权所有 侵权必究

《最新法律文件解读》编辑委员会

主 编 万鄂湘 张 军

特邀顾问 (按姓氏笔画为序)

王胜明 王振川 甘国屏 李子彬

张 穹 陈冀平 罗 锋 袁曙宏

专家委员 (按姓氏笔画为序)

方 向 王 晋 王运声 王利明 刘学文 孙华璞

纪 敏 任卫华 宋晓明 杜 春 李忠信 邵文虹

沈四宝 应松年 杨润时 杨万明 怀效锋 宫 鸣

青 锋 柯良栋 胡安福 赵大光 赵秉志 姜明安

俞灵雨 钱 锋 高憬宏 高贵君 蒋志培 樊崇义

戴玉忠

编辑人员

《最新民事法律文件解读》

责任编辑: 范春雪 电话: (010) 85250525 邮箱: fcx122@sohu.com

《最新商事法律文件解读》

责任编辑: 姜 峤 电话: (010) 85250573 邮箱: oasis55@sohu.com

《最新行政审判与行政执法文件解读》

责任编辑: 侯笑宇 电话: (010) 85250518 邮箱: bjhouxy@163.com

《最新刑事法律文件解读》

责任编辑: 杜 澎 电话: (010) 85250561 邮箱: xianou@sohu.com

《最新执行与司法程序法律文件解读》

责任编辑: 陈 健 电话: (010) 85250580 邮箱: cj610@vip.sina.com

为更好地为司法工作与行政执法工作服务,为促进经济建设与发展服务,经最高人民法院和中央有关部委同意,我国首套法律文件解读类连续性出版物《最新法律文件解读》系列于2005年元月起正式出版。

本丛书由最高人民法院与中央有关部委领导担任主编和特邀顾问;最高人民法院、最高人民检察院、全国人大法工委、公安部、司法部等有关业务庭室负责人、我国法律有关学科学术带头人等专家委员组成编辑委员会进行编撰。

近些年来,针对司法、行政执法实践中出现的许多新情况新问题,有关立法、司法和行政执法部门往往以解释、解答、批复、意见、通知、纪要等形式,出台大量的解释性法律文件,以弥补立法中的漏洞与缺陷,解决执法中的热点、疑点和难点问题。因此,如何正确理解与把握这些相关法律及其解释性文件的具体内容、正确理解与把握相关法律与其解释性文件的相互关系,就成为广大司法、行政执法部门和经济管理部门特别关注的重大问题,亦是法律适用中亟需解决的焦点问题。

《最新法律文件解读》系列旨在解决上述重大问题与焦点问题。其以“解读”为重点,通过对最新法律、法规特别是解释性法律文件的同步动态解读,为广大读者学习理解最新法律规范,及时解决实践中的新情况新问题,提供了一个全方位、多层面的高速信息平台。其中,对最新法律文件的“解读”部分,由我国最高立法机关、最高司法机关、国务院及其部委,以及有关院校参与和熟悉该法律文件起草讨论的法律专家撰写,并开设专栏,针对读者提出的法律适用中的热点、疑点、难点问题进行专题解答,对相关新类型疑难案例进行点评。

本解读系列与《司法文件选》相配套,优势互补,同时又是对《司法文件选》的拓展与深化。本解读突出全、

出版前言

专、新、快、准等特点,其栏目设置、编辑体例、出版周期均不同于出版界现有图书,弥补了法规汇编类出版物没有同步阐释、解读内容,而阐释、解读类图书出版周期长、空白点多且不连贯的缺憾。期望能以其作者队伍的权威性、法律文件的新颖性、解读内容的科学性、编排体例的实用性、出版发行的及时性等特色,成为广大读者理解与适用最新法律规范的良好益友。

《最新商事法律文件解读》(2007.12 总第36辑)遵循丛书确立的宗旨和原则,按设置的相关栏目收录最新商事法律文件、权威解读、案例分析等文章计42篇。其中收录了包括《服务贸易发展“十一五”规划纲要》与解读、《关于保险中介市场发展的若干意见》与解读、《金融企业国有资产评估监督管理暂行办法》与解读、《经营性公路建设项目投资人招标投标管理规定》与解读、《中华人民共和国海关保税港区管理暂行办法》与解读、《关于调整核定征收企业所得税应税所得率的通知》与解读等;专家顾问组针对商事法律适用热点、难点、疑点问题的6个问题解答;王德忠诉吕秀红、王锦忠等股东权纠纷案及法官点评。

本解读按月出版,全年12辑,适合广大法官、检察官、警官、行政执法人员、企事业单位高层管理人员、律师、院校师生和其他法律爱好者等阅读使用。

最高人民法院出版社

2007年12月

部门规章、规章性文件与解读

商务部

服务贸易发展“十一五”规划纲要

(2007 年 12 月 7 日) (1)

【解读】

解读《服务贸易发展“十一五”规划纲要》

..... 胡景岩(21)

中国保险监督管理委员会

关于保险中介市场发展的若干意见

(2007 年 12 月 7 日) (28)

【解读】

解读《关于保险中介市场发展的若干意见》

..... (35)

金融企业国有资产评估监督管理暂行办法

(2007 年 11 月 30 日) (40)

【解读】

解读《金融企业国有资产评估监督管理暂行办法》

..... (48)

经营性公路建设项目投资人招标投标管理规定

(2007 年 10 月 16 日) (51)

【解读】

解读《经营性公路建设项目投资人招标投标

管理规定》

..... 李 华(61)

目 录

中华人民共和国海关保税港区管理暂行办法

(2007年9月3日) (65)

【解读】

解读《中华人民共和国海关保税港区管理
暂行办法》

..... 何 彤 (76)

国家税务总局

关于调整核定征收企业所得税应税
所得率的通知

(2007年8月30日) (81)

【解读】

解读《关于调整核定征收企业所得税应税
所得率的通知》

..... (83)

商务部

关于两用物项和技术经营企业建立内部
出口控制机制的指导意见

(2007年8月29日) (88)

【解读】

解读《关于两用物项和技术经营企业建立内部
出口控制机制的指导意见》

..... (93)

商务部办公厅

关于进一步加强成品油市场监测工作的通知

(2007年12月5日) (96)

中国银行业监督管理委员会办公厅	
关于商业银行电话银行业务风险提示的通知	
(2007 年 11 月 28 日)	(98)
中国银行业监督管理委员会办公厅	
关于调整商业银行个人理财业务管理	
有关规定的通知	
(2007 年 11 月 28 日)	(99)
中国证券监督管理委员会 中国银行业监督管理委员会	
关于印发《证券公司客户交易结算资金商业银行	
第三方存管技术指引》的通知	
(2007 年 11 月 15 日)	(101)
中国证券监督管理委员会	
基金管理公司特定客户资产管理业务试点办法	
(2007 年 11 月 29 日)	(108)
中国证券监督管理委员会	
关于实施《基金管理公司特定客户资产管理业务试点	
办法》有关问题的通知	
(2007 年 11 月 29 日)	(118)
国家工商行政管理总局	
关于加强市场监管、维护市场交易秩序的紧急通知	
(2007 年 11 月 23 日)	(121)
财政部	
关于印发《企业会计准则解释第 1 号》的通知	
(2007 年 11 月 16 日)	(124)
国家发展和改革委员会	
关于印发促进产业集群发展的若干意见的通知	

目 录

(2007 年 11 月 13 日)	(131)
国家发展和改革委员会 教育部 科技部 财政部 人事部 中国人民银行 海关总署 国家税务总局 中国银行 业监督管理委员会 统计局 知识产权局 中国科学院 关于印发关于支持中小企业技术创新的 若干政策的通知 (2007 年 10 月 23 日)	(137)

地方性法规、地方政府规章与解读

甘肃省建设工程造价管理条例 (2007 年 7 月 27 日)	(145)
--	-------

【解读】

解读《甘肃省建设工程造价管理条例》	侯小平 (152)
----------------------------	-----------

厦门市人民政府办公厅 关于印发《厦门市国有企业监事会暂行办法》的通知 (2007 年 11 月 6 日)	(160)
杭州市市属国有独资公司监事会暂行办法 (2007 年 11 月 26 日)	(166)

新类型疑难案例选评

王德忠诉吕秀红、王锦忠等股东权纠纷案	(175)
--------------------------	-------

【点评】

公司内部约定与工商登记不一致时股东的	
--------------------	--

股权份额如何认定

..... 俞 巍 (178)

中国太平洋财产保险股份有限公司上海分公司与
上海翰汶国际货物运输代理有限公司保险代位
求偿权纠纷上诉案 (185)

【点评】

财产保险的保险利益包括但不限于保险标的物
所有权人的利益

..... 金 成 (187)

司法工作热点问题研究

破产案件中权利冲突的现状与破解

..... 天津市第一中级人民法院课题组 (191)

法律适用热点、疑点、难点问题解答

个人合伙账务纠纷能否成为分割合伙财产的障碍?

..... 专家顾问组 (211)

个人独资企业的债务是否应随企业转让而移转?

..... 专家顾问组 (212)

保证人在保证期间届满后签收了贷款

催收通知书能免责吗?

..... 专家顾问组 (215)

企业之间的借贷纠纷如何处理?

..... 专家顾问组 (216)

目 录

承揽合同权利义务可否转让？

..... 专家顾问组(217)

公司设立过程中出资人的资产能否执行？

..... 专家顾问组(219)

部门规章、规章性文件与解读

商务部 服务贸易发展“十一五”规划纲要

2007 年 12 月 7 日

在经济全球化深入发展的有力推动下，服务贸易迅速发展，在全球贸易总量中的比重不断扩大，在世界经济中的地位日益提高。服务贸易发展日益成为各国关注和竞争的焦点，发展程度已经成为衡量一个国家综合国力的重要指标。“十一五”是我国全面建设小康社会的关键时期，为加快服务贸易发展，进一步发挥服务贸易在转变外贸增长方式、调整产业结构、促进我国经济和社会协调发展中的重要作用，根据《中华人民共和国国民经济和社会发展第十一个五年规划纲要》和《商务发展第十一个五年规划纲要》，特制定本规划纲要。

一、我国服务贸易发展状况及面临的环境

（一）历史回顾与发展现状

我国服务贸易起步于 20 世纪 80 年代，虽然起步较晚但发展速

度较快。一是服务贸易规模迅速扩大。我国服务贸易进出口总额从1982年的44亿美元增长到“十五”末期（2005年底）的1571亿美元，23年间增幅接近35倍。其中服务贸易出口2005年达到了739亿美元，增长近29倍。二是服务贸易增速远高于世界平均水平。20世纪80年代以来，除个别年份外，我国服务贸易出口增速一直高于同期世界服务贸易平均出口增速和全球服务贸易主要出口国家（地区）平均水平。1982~2005年，我国服务贸易进出口总额年均增长16.8%，服务贸易出口年均增长15.9%，均为同期世界服务贸易平均增速的两倍左右。三是在国际服务贸易中的地位不断提升。1982~2005年，我国服务贸易占全球服务贸易的比重从0.6%增长到3.3%，服务贸易出口占全球服务贸易出口总额的比重由0.7%增长到3.1%，出口世界排名由1982年的第28位上升到2005年的第8位，进口世界排名由第40位上升到第7位。服务贸易规模居发展中国家之首。四是从“十五”开始我国服务贸易进入快速发展阶段。五年间服务贸易进出口总额达5494亿美元，占服务贸易发展以来（1982年~2005年）进出口总额10022亿美元的54.8%。五年间服务贸易出口总额达2547亿美元，占1982年~2005年间出口总额4752亿美元的53.6%。“十五”期间服务贸易发展进一步加快，进出口总额于2003年跃上1000亿美元台阶，2005年又突破1500亿美元关口。五是服务贸易全面发展的格局初步形成。运输、旅游等传统服务贸易部门继续稳步发展，通讯、保险、金融、专有权使用和特许、计算机信息服务、咨询、广告等新兴服务贸易部门开始兴起。在区域发展方面，北京、上海、广东、浙江、天津等东部沿海省市，发挥地理区位优势，立足于扎实的现代服务业基础，成为服务贸易发展的主力军；中西部地区、东北地区发挥独特优势，不断加快发展步伐。

目前我国服务业对外开放水平进一步提高，部分新兴服务贸易

领域加快发展，出口增速正在赶超发达国家，服务贸易已具备了快速发展的条件。但同时我国的服务贸易发展总体仍比较落后，存在着服务贸易部门结构不平衡、市场和地区发展过于集中、统计体系不健全、管理体制亟待完善等问题，与发达国家和世界整体水平，以及我国经济和社会发展的要求都有较大差距，需要积极采取措施，妥善应对，以保证我国服务贸易的可持续健康发展。

（二）“十一五”期间我国服务贸易发展面临的环境

“十一五”期间我国服务贸易发展面临着历史性机遇。一是世界经济前景看好、全球产业结构升级、货物贸易持续增长、国际投资倾向于服务业等因素，将推动世界服务贸易稳定快速增长。二是服务业和服务贸易面临大好发展时机。《国民经济和社会发展规划纲要》提出要加快发展服务业和服务贸易，转变对外贸易增长方式。国务院发布《关于加快发展服务业的若干意见》，把发展服务业上升到贯彻落实科学发展观和构建社会主义和谐社会的战略高度。服务业发展为服务贸易奠定坚实的产业基础，发展服务贸易可充分利用两个市场、两种资源，有效带动现代服务业，规范提升传统服务业，两者相辅相成。三是服务业对外开放和新一轮国际产业转移，将使中国的服务贸易企业获得更多的市场准入机会和更广阔的市场空间。

与此同时，在服务贸易全球自由化的大趋势和全新的开放环境下，仍处于起步阶段的我国服务贸易面临前所未有的挑战。一方面，发达国家在服务贸易领域将长期占据主导地位。发达国家的服务贸易进出口额占全球服务贸易进出口总额的75%以上，其中美、英、德三国占世界服务贸易总额的30%左右。美国服务贸易进口额、出口额和进出口总额均高居世界第一，在世界服务贸易中具有举足轻重的地位。

发达国家服务贸易越来越向资本和技术密集型行业集聚，并已

建立了完善的服务贸易管理体制，立法机构、主管部门、中介机构有机协调，制定加快发展服务贸易的发展战略，并利用其服务贸易水平领先的优势，通过各种多双边谈判要求世界各国开放服务贸易市场，以此来扩大服务贸易出口。服务贸易已经成为 WTO 新一轮谈判以及区域性经济合作谈判的主要议题。

另一方面，来自新兴经济体和发展中国家的竞争日趋激烈。墨西哥、巴西和印度等多数发展中国家服务贸易发展相对缓慢，在世界服务贸易中所占比重较小，排名靠后，服务贸易处于逆差状态。但自 20 世纪 90 年代以来，发展中国家纷纷调整发展战略加快服务贸易发展，服务贸易整体出口竞争力逐步增强，在世界服务贸易中的地位有所改善。尤其在当前国际形势下，世界范围内进行的广泛的经济结构调整，信息技术的迅猛发展，服务的外包与离岸日益成为当今全球新一轮产业革命和转移中不可逆转的必然趋势，这给广大发展中国家带来了机遇。

二、发展服务贸易具有重要意义

服务贸易发展水平是衡量一国对外贸易以及国民经济实力的重要标志，发展服务贸易是提高我国参与国际分工和竞争能力的新举措。“十一五”是我国全面建设小康社会的关键时期，加快服务贸易发展意义重大。

（一）有利于带动服务业发展

服务业是服务贸易发展的基础。长期以来，中国服务业发展滞后严重，影响了服务贸易的发展。2005 年，中国服务业占 GDP 的比重为 41%，远低于发达国家 72% 的水平，甚至低于发展中国家 52% 的平均水平。2001 年以来在政府的高度重视和积极推动下，我国服务业快速发展，年平均增速达 13.3%，远远高于中国经济的平均增速，发展服务业已经成为我国一项重大而长期的战略任务。

发展服务贸易有利于提升服务业水平。我国服务业的总体水平与发达国家相比还有较大差距，加大服务业引进外资的力度，大力发展服务贸易，参与国际竞争与合作，有利于我们学习、借鉴和吸收外国在服务业管理、市场运作等方面的经验，加快提升我国服务业水平。目前，中国服务业还不是外商投资的主要领域。2005 年我国服务业领域新批准设立外商投资企业 7445 家，实际使用外资金额 116.8 亿美元，仅占同期全国吸收外商直接投资实际使用金额的 19.4%。而外资服务企业占有的中国市场份额一般仅为百分之几。从中国经济的实际发展需要来看，扩大服务业市场准入范围，放宽准入限制，吸引外商投资还应当有较大的增长，特别是在物流行业以及会计、法律、计算机、工程管理和其他咨询服务业，发展空间较大。

（二）有利于优化对外贸易结构

1982 ~ 2005 年，我国服务贸易出口额占我国对外贸易出口总额的比例一直保持在 10% 左右，仅为全球平均水平的一半，中国服务贸易企业没有同比例享受到货物贸易增长带来的好处。发展服务贸易，提高服务贸易在对外贸易中的比重，可有效改善我国对外贸易结构，改变货物贸易与服务贸易发展不平衡的局面。货物贸易在我国对外贸易中长期居于主导地位，服务贸易的发展有利于货物贸易结构优化，以及质量和效益的提升，两者相互促进。此外，服务贸易自身也存在着出口结构不够合理的问题，运输、旅游等传统服务出口居主导地位，信息技术、金融、保险和专利使用等现代服务出口则占比偏低。

目前我国服务贸易领域已经形成一些优势产业，具有一定发展基础，旅游业、建筑业、其他商业服务业、运输业等在国际市场的份额排名都比较靠前。特别是中国货物贸易已经排名世界第三，持续高速的货物贸易增长对与货物贸易相关的服务贸易的带动作用非