

赵黎明律师答疑(选)

赵黎明 著

中国人事出版社

赵黎明律师答疑(选)

赵黎明 著

中国人事出版社

图书在版编目(CIP)数据

赵黎明律师答疑(选)/赵黎明著. —北京:中国人事出版社, 2005. 9

ISBN 7-80189-399-9

I. 赵… I. 赵… III. 法律—中国—问答
N. D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 110848 号

中国人事出版社出版

(100101 北京朝阳区育慧里 5 号)

新华书店经销

中共陕西省委机关印刷厂印刷

* * * * *

2005 年 10 月 第 1 版 2005 年 10 月第 1 次印刷

开本: 880×1230 1/32

字数: 260 千字 印张: 9.75

印数: 1—10000 册

定价: 30.00 元



赵黎明，男，1963年2月出生，汉族，河南郑州人，法学硕士，执业律师，民建会员，陕西海普律师事务所主任。现任陕西省十届人大代表，陕西省青年联合会副主席，陕西省青年法律工作者协会副会长，陕西省独立董事协会副会长，西安仲裁委员会委员。此外，还担任上海仲裁委员会仲裁员，大连仲裁委员会仲裁员。

赵黎明执业二十年以来，承办各类案件1200余件，被媒体誉为“专啃硬骨头的律师”。获得过西安市优秀律师代理奖、陕西省优秀律师。2004年全国优秀仲裁员等荣誉。曾在《中国律师》、《中国青年报》、《经济改革》、《上海证券报》、《陕西画报》、《海普律师》、《西部法制报》等报刊杂志发表论文30余篇。



作者近照

自序

成为执业律师之后尤其是1993年8月海普律师事务所正式开业以来，经常接到各界人士和企事业单位工作人员来信、来电、来访以及网上咨询，开始一一予以答复，后来征集同仁们意见，陆续在一些报纸上开辟了专栏，并公开回答社会各方面提出的法律问题，以扩大法制宣传效果。

收入本书的法律答疑260篇，选自《三秦都市报·海普律师接待室》、《西安晚报·海普律师信箱》、《西安晚报·赵黎明律师信箱》、《中国青年报·赵黎明律师信箱》、《西部法制报·赵黎明律师答疑》、《上海证券报·为您服务》、《社会保障报·海普律师信箱》和《消费者导报·海普律师点评》等。时间跨度为1995年8月至2004年4月。内容以民事经济纠纷为主，涉及公民社会生活以及企事业单位经营管理方面诸多法律问题，林林总总多达231篇；其余为刑事案件、行政争议，计24篇。故分为民事商事法律实务、其他法律问题两部分，分别按见报时间先后依次刊出。

本书所收录文章都是本人深思熟虑、秉笔撰写的，疏误之处，欢迎读者诸君予以批评指正。

赵黎明

二〇〇五年十月八日

目 录

(一) 民事商事法律实务

1. 限制民事行为能力人课间在校园游戏时造成损害, 学校是否应负民事责任? (1)
2. 义务帮人建房, 被坠落物压伤, 谁承担民事责任? (1)
3. 外籍华人回国居住后, 要求与在国外的配偶离婚, 能否向国内法院起诉? (2)
4. 私自录制的谈话录音能否作为证据使用? (3)
5. 对无法定和约定期限的工矿产品内在质量, 提出异议的期限应如何确定? (4)
6. 国有单位能否购买私房? (5)
7. 手机号码被盗用怎么办? (5)
8. 交警部门领导消极对待交通事故, 我该怎么办? (6)
9. 企业内部职工如何签订承包合同? (7)
10. 我对这笔借款纠纷应否负责? (8)
11. 追加我公司为被执行人对吗? (9)
12. 如何索回 600 万购券款? (10)
13. 法院能否对金融机构存款采取强制措施? (11)
14. 我公司的债权能否得到保证? (12)
15. 拒绝承担保证责任理由不能成立 (12)
16. 我能否追回 1.5 万元欠款? (13)
17. 我们是否主张优先受偿权? (14)
18. 银行能否赔偿损失? (15)
19. 学校应否负赔偿责任? (16)
20. 买彩票得了奖要不要纳税? (17)

21. 输血染上病毒能否要求赔偿? (18)
22. A 银行能否诉请 C 银行赔偿损失? (19)
23. 这位医生的行为侵害患者名誉权 (20)
24. 这份借款合同无效 (21)
25. 甲应返还不当得到的 1.5 万余元 (22)
26. 谁负灯泡爆炸的责任? (23)
27. 李某能否请求排除妨碍? (24)
28. 我能否要求退还保险储金? (25)
29. 李某能否状告酒店侵犯合法权益? (26)
30. 保险公司拒赔理由能否成立? (27)
31. C 公司对该笔“借款”应否承担担保责任? (28)
32. 奖券中奖, 奖金归谁所有? (29)
33. 工程带资承包违法 (30)
34. 存款短缺, 谁负赔偿责任? (31)
35. 悬赏广告的赏金应否兑现? (32)
36. 持未剪口车票进站造成损害, 车站是否应负赔偿责任?
..... (33)
37. A 商城的行为是否属欺诈? (34)
38. 父母能否单方送养孩子? (35)
39. 该笔保险金应归谁所有? (36)
40. 未投保客车发生事故, 保险公司是否赔偿旅客损失?
..... (38)
41. 地面光滑致人摔伤, 医疗费该由谁付? (39)
42. 该格式合同条款是否有效? (40)
43. 未投资能否主张权利? (41)
44. 该融资租赁合约能否提前解除? (42)
45. 倒塌厂房能否获得赔偿? (44)
46. 无票乘客乘车受伤可否向承运人索赔? (45)
47. 醉酒死亡谁之过? (46)

48. 这种“原始股”能不能买? (47)
49. 传播企业工商档案是否侵犯商业秘密? (48)
50. 免费开放公园的危树致人伤害, 公园应否赔偿? (49)
51. 起诉状上仅有法定代表人的签字能否在法院立案? (50)
52. 存款被冒领 责任由谁负? (52)
53. 以记载不真实的存单质押, 银行应承担何种责任? (53)
54. 单位隐瞒实情与职工签订的劳动合同和单位的文件规定
冲突, 单位应执行合同还是文件? (54)
55. 破产公司的股权应纳入破产财产范围吗? (55)
56. 公司的下属子公司能代公司签收诉讼文书吗? (56)
57. 遗嘱继承人是否有权继承遗赠抚养协议所涉财产? (57)
58. 谁应承担遗体保管费? (58)
59. 张某因公负伤是否应给予赔偿? (59)
60. 因工受伤, 劳动者和雇主如何承担责任? (61)
61. 买房未办房产证是否拥有房屋所有权? (62)
62. 刘某大意被粉碎机打伤, 经营者是否要承担责任? (63)
63. 投保人改变保险车辆用途, 保险公司以此拒赔是否合法?
..... (64)
64. 工厂拒绝接收委培中专毕业生的行为合法吗? (66)
65. 炒股的损失能否得到赔偿? (67)
66. 偷录的录音能否作为证据使用? (68)
67. 丈夫买彩票所获奖金, 我是否有权分享? (69)
68. 答辩状中的“自认”能否作为定案之证据? (70)
69. 限制儿童入场的做法是否合法? (71)
70. 售楼广告与实不符, 能否要求撤销购房合同? (73)
71. 违约金未约定, 权利如何保护? (74)
72. 债务人放弃继承权, 债权人可否主张撤销权? (75)
73. 法院能否执行被承包的企业分支机构的财产? (76)
74. 附义务的赠与是否可撤销? (77)

75. 向已注销企业法人主张权利是否有效? (79)
76. 受害人可依法行使代位权 (80)
77. 噪音致人死亡,装饰公司应否赔偿? (81)
78. 冒用指定维修权是否应承担法律责任? (82)
79. 退伍军人因安置产生纠纷该如何处理? (83)
80. 在缓刑期内的未成年人能否参加高考? (85)
81. 商家告示“假一赔十”,买主能否据此索赔? (86)
82. 付款未提货,标的物灭失谁担责? (87)
83. 要求偿还赌资,法院能否支持? (88)
84. 班机延误行程,损失如何赔偿? (89)
85. 上班途中被撞伤是否应认定为工伤? (90)
86. 主管部门对被吊销企业的债务应承担什么责任? (91)
87. 非正常的外汇交易,收益是否受法律保护? (93)
88. 股份集于一人,协议是否有效? (94)
89. 就餐被烫伤饭店应否赔偿? (95)
90. 委托炒股三问 (96)
91. 乘客途中遇害,承运人应负何种法律责任? (97)
92. 发送淫秽短信,是否构成侵权? (99)
93. 谁应承担票据责任? (100)
94. 14万元捐款能否由死者之父继承? (101)
95. 拒不提供对己不利的证据,会导致怎样的诉讼后果?
..... (103)
96. 行贿获取贷款,保证人是否担责? (104)
97. 保险公司能否对我儿子行使代位追偿权? (105)
98. 自助寄存柜内丢包谁该负责? (106)
99. 投保人与受益人共亡,保险人应向谁赔付? (107)
100. 旅游公司是否有告知风险的义务? (109)
101. 长期拿不到房产证怎样索赔? (110)
102. 乘车受伤能否获赔? (111)

103. 保证期间虽未届满 欺诈订约不受保护	(112)
104. 这样的罚单是否合法?	(113)
105. 死亡赔偿是否属遗产, 应如何分配?	(114)
106. 学校图书馆是否有权罚款?	(115)
107. 证人证言涉及隐私, 客观陈述不属侵权	(116)
108. 张某放弃继承权的行为是否有效?	(117)
109. 赠与可否反悔?	(118)
110. 张某是否侵犯了原单位的商业秘密?	(119)
111. 继承人可否提取被继承人的存款?	(119)
112. 家被水淹如何索赔?	(120)
113. 购买廉价电视机应否返还原所有人?	(121)
114. 可否状告电话号码簿公司?	(122)
115. 张某应否赔偿王某的损失?	(123)
116. 该笔债权是否已超过诉讼时效?	(124)
117. 村委会毁坏我承包的果树, 应负什么责任?	(125)
118. 供电部门应否赔偿我的家电损失?	(126)
119. 吊销营业执照的公司, 是否具有诉讼主体资格?	(127)
120. 被盗车辆发生交返肇事, 车主应否承担责任?	(129)
121. 能用其他遗产补偿灭失遗产吗?	(129)
122. “非典”被隔离引起诉讼时效中止吗?	(130)
123. 搭乘单位车辆受伤单位应否赔偿?	(131)
124. “110”接警未出警 违法不作为理应赔偿	(132)
125. 借条可以用作质押担保吗?	(133)
126. 继子如何继承生父遗产?	(134)
127. 存单被他人挂失、冒领, 银行应否承担责任?	(136)
128. 刘某应否承担病妻的医疗费?	(137)
129. 债转股协议未经工商登记是否有效?	(138)
130. 我应为银行的过错承担责任吗?	(139)
131. 未经备案登记的房屋租赁合同是否有效?	(140)

132. 公交 IC 卡遗失, 卡内残值应否退付? (142)
133. 避让行人致车辆倾翻, 损失由谁“买单”? (143)
134. 公司怠于行使诉权, 股东可否代为起诉? (144)
135. 企业新设改制 剥离资产有讲究 (145)
136. 信用卡存款异地冒名支取, 银行是否承担责任? (148)
137. 缴纳出资是否当然成为股东? (149)
138. 刘某能否用自己的住宅抵押贷款? (150)
139. 这样的房屋买卖合同能否履行? (152)
140. 车辆受让方替转让方交纳罚款, 是否属于无权代理?
..... (153)
141. 变更改制应把握好五大问题 (154)
142. 车辆未过户就应当承担赔偿责任吗? (157)
143. 市政公司施工致人损害能否获赔? (158)
144. 足球场上过失致伤对手, 应否承担赔偿责任? (159)
145. 彩票发行部门是否侵犯了张某的隐私权? (161)
146. 未清偿事故赔偿金不影响获得死亡补偿费 (162)
147. 没有预售许可证, 售房合同是否有效? (163)
148. 定金未交足, 能否再向违约方索要? (164)
149. 刘某是否享有通行他人塘堤的权利? (165)
150. 驾车惊牛致人死亡应否担责? (166)
151. 此合同可否继续履行? (167)
152. 保险公司应否承担赔偿责任? (169)
153. 开发商交付房屋不符合约定是否应双倍返还定金?
..... (170)
154. 电讯公司能将我的电话号码转让吗? (172)
155. 吴某是否享有优先受偿权? (173)
156. 所买商品房与宣传材料不一致怎么办? (174)
157. 我能否要求人身损害赔偿? (175)
158. 超市“曝光”偷窃者的行为是否合法? (176)

159. 超市应否赔偿王某的损失？	(177)
160. 我能要求出租车公司和司机赔偿吗？	(178)
161. 重婚案中中止审理，离婚案应否受理？	(180)
162. 婚内收养孩子，离异后能否解除收养关系？	(181)
163. 保证期间应如何计算？	(182)
164. 汇票质押未背书记载“质押”字样是否有效？	(183)
165. 法院能否对该笔款项采取财产保全措施？	(184)
166. 谁应优先受偿？	(185)
167. 出租车司机应否赔偿吴某的可得利润损失？	(186)
168. 房子应归谁所有？	(187)
169. 王飞能否按悬赏通告取得奖励？	(188)
170. 保险公司应否赔偿这十万元保险金？	(189)
171. 我能否依据调解协议向法院提起诉讼？	(190)
172. 我公司是否构成违约？	(191)
173. 如此收取物业管理费是否合理？	(193)
174. 酒店摔伤谁之过？	(194)
175. 主合同无效，保证人是否担责？	(195)
176. 我公司能否解除与他签订的劳动合同？	(196)
177. 广告符合要约条件 离家应当受其约束	(197)
178. 未签订合同应否担责？	(198)
179. 照相馆未经许可悬挂他人照片是否构成侵权？	(200)
180. 他向父亲索要教育费合理吗？	(201)
181. 申请执行超过法定期限怎么办？	(202)
182. 学校是否侵犯了丁某的名誉权？	(202)
183. 供应月饼迟延 预付款应当退还	(203)
184. 学校应否承担赔偿责任？	(205)
185. 洗澡染上传染病能否要求赔偿？	(206)
186. 通讯公司能随意调整资费吗？	(207)
187. 嫁城姑娘及子女应否享受本村同等村民待遇？	(208)

188. 身份证被冒用应承担还款责任吗? (209)
189. 刘某应否承担合伙人造成交通事故的损失? (210)
190. 甲公司能否免除保证责任? (212)
191. 无主花盆坠落伤人谁应承担责任? (213)
192. 泄露他人收养秘密是否应承担责任? (214)
193. 该合伙组织能否改变经营方向? (215)
194. 我能否要求他退还多收的房款? (216)
195. 我有权向未出资股东追索出资吗? (217)
196. 她有必要做节育手术吗? (218)
197. 这算不算私设证券交易场所? (219)
198. 他能否要求生活补助费? (220)
199. 她是否有权要求公爹退还这笔钱? (221)
200. 我公司是否构成违约? (222)
201. 收到的还款会被追缴吗? (223)
202. 他拒绝返还奖金正确吗? (224)
203. 我能否要求车行退车并赔偿? (225)
204. 商场应否对陈某的死亡承担责任? (226)
205. 信贷员持储户现金遭窃损失由谁承担? (227)
206. 物业管理公司应否承担车辆被盗的责任? (228)
207. 离婚案件上诉期间一方死亡, 另一方能否继承遗产?
..... (229)
208. 租赁被法院查封的房屋是否有效? (230)
209. 借款人死亡 继承人还钱 (232)
210. 取证方式违法 证据没有效力 (233)
211. 能否以未出生胎儿的名义主张抚养费? (234)
212. 探望子女权利法定 离婚协议放弃无效 (235)
213. 税务局该如何追缴税款? (236)
214. 此“投资款”性质应如何认定? (237)
215. 和某的举报是否构成名誉侵权? (238)

216. 抵押民办学校的财产是否有效?	(240)
217. 客运公司及李某应对刘某的损失承担责任?	(241)
218. 无偿服务约定也须履行	(242)
219. 护林防风本无错 行政侵权需担责	(243)
220. 这样的罚款是否应予返还?	(244)
221. 患者身体应否被实习生“白看白摸”?	(245)
222. 刘某是否拥有楼顶天台的所有权?	(246)
223. 退休职工下落不明, 退休费能否停发?	(248)
224. 我是否应承担这笔债务?	(249)
225. 期货交易亏损, 经纪人应否担责?	(250)
226. 开发商是否多收了阳台面积款?	(251)
227. 这样的保送委托合同是否有效?	(252)
228. 妄称他人有病, 构成名誉侵权	(253)
229. 运输货物丢失, 车主应否赔偿?	(254)
230. 该小区车库应归谁所有?	(255)
231. 三方监管合同效力如何认定?	(256)

(二) 其他法律问题

1. 占有多发货物能否构成贪污罪?	(263)
2. 应追究这位信贷员刑事责任	(263)
3. 如何看待强行交易?	(264)
4. 规划局应履行其作为之义务	(265)
5. 打电话言语淫秽也构成犯罪吗?	(266)
6. 张某秘密取回被扣车辆是否构成盗窃罪?	(267)
7. 技监局不支付公告的奖金能否提起行政诉讼?	(269)
8. 轻微刑事案件能否私下和解?	(270)
9. 虚假出资构成什么罪?	(271)
10. “非典”病人逃避治疗, 恶意接触多人构成何罪?	(272)
11. 火烧自家房屋也犯法	(273)

12. 滥用职权酿恶果 损害财产应赔偿 (274)
13. 刘某的行为是否构成交通肇事罪? (275)
14. 陈某的行为能否认定为自首? (277)
15. 我的行为是否构成抢劫罪? (278)
16. 敲诈勒索已犯罪, 自动放弃属中止 (279)
17. 交通事故责任认定不当可提起行政诉讼 (280)
18. 唐某行为该如何认定? (281)
19. 王甲能否向法院提起诉讼? (283)
20. 逼人坠楼而致伤是否构成犯罪? (283)
21. 假冒领导索取财物是否构成受贿罪? (285)
22. 孙某的行为可否认定为自首? (286)
23. 用拾得的存包牌取包是否构成盗窃罪? (287)
24. 交通肇事后遗弃被害人至其死亡如何定罪? (288)

1. 限制民事行为能力人课间在校园游戏时造成损害，学校是否应负民事责任？

海普律师：

1995年3月10日下午，离上课前10分钟左右，杨某（女，13岁）与王某（女，14岁）及另外3名同班同学在做“摸瞎子”游戏时，王某突然从背后将杨某撞倒，致使杨某左臂肱骨上端骨折错位，杨某的法定代理人要求王某的监护人赔偿各种损失费7110.77元。像王某这样的限制行为能力人在学校校园内课间造成了这样的损害事实，校方是否也应负一定的民事责任？

刘小平

刘小平同志：

根据最高人民法院《关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见（试行）》的规定，由监护人以外的人即单位承担赔偿责任的条件有二：一是受到伤害或者给他人造成损害人是无民事行为能力人或未治疗的精神病人；二是他们所生活、学习的单位或接受治疗的精神病院有过错。只有在上述两个条件同时具备的情况下，法院才可责令这些单位适当给予赔偿。从来信反映的情况看，杨某、王某均属于限制民事行为能力人，且杨某受伤是在课前自发游戏时发生的，游戏并非学校所组织，类似情况在校外也可能发生，从现有材料看，认定学校对杨某跌伤一事有过错缺乏依据。故对杨某受伤一事学校不应承担民事责任。

赵黎明 律师

（此文刊发于1995年8月1日《三秦都市报》）

2. 义务帮人建房，被坠落物压伤，谁承担民事责任？

我们村的农民徐某帮助他人建造房子，被坠落的预制板压伤，花去医疗等费用8000余元。请问：这些费用应由谁承担？

龚亮