



民商法系列丛书·以案说法

Minshangfa Xilie Congshu Yian Shuofa

债权法 案例评析

刘 丹 ©主编

35



对外经济贸易大学出版社

University of International Business and Economics Press

D923.35
L605

民商法系列丛书·以案说法

债权法案例评析

主 编 刘 丹

副主编 李 玲 王 莉

撰稿人 (按撰写章节为序)

刘 丹 杨 蓉 李延诗

陈 星 李 玲 罗 澍

田 杨

D923.35

L605

对外经济贸易大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

债权法案例评析 / 刘丹主编. —北京: 对外经济贸易大学出版社, 2009

(民商法系列丛书. 以案说法)

ISBN 978-7-81134-608-4

I. 债… II. 刘… III. 债权法 - 案例 - 分析 - 中国
IV. D923.35

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 192957 号

© 2009 年 对外经济贸易大学出版社出版发行

版权所有 翻印必究

债权法案例评析

刘 丹 主编

责任编辑: 和原翠 王文君

对外经济贸易大学出版社

北京市朝阳区惠新东街 10 号 邮政编码: 100029

邮购电话: 010-64492338 发行部电话: 010-64492342

网址: <http://www.uibep.com> E-mail: uibep@126.com

山东省沂南县汇丰印刷有限公司印装 新华书店北京发行所发行

成品尺寸: 170mm × 230mm 19 印张 351 千字

2009 年 10 月北京第 1 版 2009 年 10 月第 1 次印刷

ISBN 978-7-81134-608-4

印数: 0 001 - 3 000 册 定价: 29.00 元

总 序

对外经济贸易大学出版社近年来一直致力于法律书籍的出版，为中国的法学研究和法律教育作出了重要贡献。为了整合资源，打造更具影响力的作品，该出版社决定重点开拓民商法领域，推出“民商法系列丛书”，并委托本人筹划这一出版项目。

中国建设社会主义法治国家、推行社会主义市场经济体制的基本政治、经济目标决定了法律必然要在社会生活中扮演核心角色。民商法作为维护社会普通民众、市场主体正当利益的法律部门，具有最为广泛的影响力，也最受社会关注。中国当前的绝大多数法律纠纷为民商事纠纷，各级法院审理的绝大多数案件为民商事案件，律师从事的绝大多数工作为民商事业务。民商事立法是中国立法机关花费时间最多的立法，民商事法律课程是中国各个大学法学院中学分最多的课程。与民商法的这一重要地位相当的是，在中国的法律出版物中，民商法领域的图书所占数量也最多。

本套丛书要在如此多的出版物中产生影响力，就应当具有自己的特点。我认为，本套丛书应当坚持如下几个原则：（一）解决中国的问题。在选题上，应当选择中国目前在民商法领域面临的重大理论和实践问题，而不应是单纯介绍外国法。（二）具有开拓性。作为探讨对象的主题应当是尚未被充分地分析、整理、研究的问题，从而使作品在某一领域居于领先地位。（三）尊重学术规范。每一部作品都应当严格遵守学术规范，作品内容要有创造性，作品形式要符合国家在体例上的要求。绝不因赶进度而放弃质量，更不允许抄袭与剽窃行为。在中国目前重数量而不重质量的学术浮躁现象面前，应当告诫自己做事要更慢一点，更严谨一点。

本套丛书由三个部分组成：第一部分是专著，包括在民商法某一

领域有开创性研究的作品；第二部分是教材，包括本科生与研究生层次的教材；第三部分是案例，包括教学案例和向法律专业人士及关注法律的社会各界人士提供的案例作品。

本套丛书具有开放性，我们将出版全国各大法律院校、研究机构在民商法领域学有专攻的专家学者的优秀作品，从而将本套丛书逐步打造成重要的民商法作品。

为了保证本套丛书的质量，对外经济贸易大学出版社延请北京各大法学院校与研究机构的专家学者组成编委会。编委会主任由中国政法大学终身教授、博士生导师江平先生担任，编委会成员包括：王保树（清华大学法学院教授、博士生导师）、尹田（北京大学法学院教授、博士生导师）、孙宪忠（中国社会科学院法学研究所研究员、博士生导师）、刘俊海（中国人民大学法学院教授、博士生导师）、苏号朋（对外经济贸易大学法学院教授、博士生导师）。

民商法是颇具魅力的法律部门，我们正是受其吸引而不断地研究、探索，希望本套丛书能够为这一进程助一臂之力。

苏号朋
2007年8月20日

前言

正如孟德斯鸠所说：“在民法的慈母般的眼里，每一个个人就是整个的国家。”民法把个人作为法律关注的焦点，她以维护个人的人格独立、人格自由和人格尊严为己任，将自由、平等、正义当作自己永恒追求的价值目标，体现了以人为本的人文主义关怀。而债权与物权作为民法的两大支柱体系，涉及人们日常生活的方方面面，就像胸怀博大的慈母一般，关怀着人们的生老病死、婚嫁娶丧，使社会能够和谐、有序地运行。

债权与物权两大制度支撑着民法的身躯，而史尚宽先生认为：“自法律进化观之，债权关系，优于物权的权利而发达。”债权法关乎着人们的日常生产、生活，可谓是无孔不入、包罗万象，合同之债、侵权之债、无因管理之债、不当得利之债……这一个个债就犹如一把把“法锁”，连接着社会生活中的你、我、他，其中，合同之债尤为庞杂浩繁，其涉及面之广、对社会生活影响之深，使其当之无愧地成为债权法这个皇冠上的璀璨明珠。本书通过“以案说法”的方式，结合当前热点案例深入浅出地介绍债的总论和几种主要的债，鉴于合同之债的重要地位，本书对合同之债的介绍有所侧重，较为全面地呈现了涉及日常生活的债的形式。本书在编写中力图选取近年来较为典型的热点案例，通过对现实生活中真实案例的评析，既探讨特定案例的解决之道，又透析其中蕴含的债权法法理基础，将现实与理论生动活泼地结合在一起，每个案例之后再附以最新的相关法律条文、司法解释，其与案例、评析共同构筑了整个债权法教程的宏伟大厦。

本书是《民商法系列丛书·以案说法》系列丛书之一，由刘丹主编，李玲、王莉副主编。其中，刘丹（重庆大学）撰写了第一、七、八、九、十五章；杨蓉（重庆大学）撰写了第二、十一、十三章；李延诗（重庆大学）撰写了第三、十六章；陈星（重庆大学）撰写了第四、十四章；李玲（重庆大学）撰写了第

2 ► 债权法案例评析

五、六、十一章；罗澍（西南民族大学）撰写了第十章；田杨（重庆大学）撰写了第九、十一、十二章。最后由刘丹、陈星对全书进行统稿。

由于作者的知识水平有限，加之时间仓促，书中疏漏和错误在所难免，恳请广大读者批评指正。

编 者

2009 年 9 月

民商法系列丛书

编委会主任：

江 平（中国政法大学终身教授、博士生导师）

编委会成员：

王保树（清华大学法学院教授、博士生导师）

尹 田（北京大学法学院教授、博士生导师）

孙宪忠（中国社会科学院法学研究所研究员、博士生导师）

刘俊海（中国人民大学法学院教授、博士生导师）

苏号朋（对外经济贸易大学法学院教授、博士生导师）

一、民商法系列丛书·教材

- | | |
|---------|----------|
| 1. 民法学 | 2. 商法学 |
| 3. 民法总论 | 4. 物权法 |
| 5. 债权法 | 6. 婚姻继承法 |

二、民商法系列丛书·以案说法

- | | |
|-------------------|------------------|
| 1. 旅游法案例评析 | 2. 劳动合同法案例评析 |
| 3. 物权法案例评析 | 4. 人格权法案例评析 |
| 5. 合同法案例评析 | 6. 婚姻继承法案例评析 |
| 7. 房地产法案例评析 | 8. 税法案例评析 |
| 9. 环境法案例评析 | 10. 破产法案例评析 |
| 11. 担保法案例评析 | 12. 体育法案例评析 |
| 13. 票据法案例评析 | 14. 侵权法案例评析 |
| 15. 债权法案例评析 | 16. 电子商务法案例评析 |
| 17. 教育法案例评析 | 18. 著作权法案例评析 |
| 19. 商标法案例评析 | 20. 专利法案例评析 |
| 21. 建筑物区分所有权法案例评析 | 22. 道路交通法案例评析 |
| 23. 公司法案例评析 | 24. 证券法案例评析 |
| 25. 新保险法案例评析 | 26. 建筑法案例评析 |
| 27. 网络法案例评析 | 28. 特许经营法案例评析 |
| 29. 人身侵权损害赔偿案例评析 | 30. 房屋买卖租赁案例评析 |
| 31. 反不正当竞争法案例评析 | 32. 消费者权益保护法案例评析 |
| 33. 医疗纠纷案例评析 | 34. 航空法案例评析 |

三、民商法系列丛书·专著

目录

第一编 债权法一般原理

第一章 债与债权 3

1. 物权和债权的区别是什么？
——耿某诉于某一房二卖案 4
2. 债的相对性
——某货运部诉某省农机公司违约赔偿案 8

第二编 合同法概论

第二章 合同的订立 15

3. 以传真方式订立的合同是否成立？
——某电子工业有限公司与某贸易有限公司买卖合同纠纷案 16
4. 只明确了标的物 and 数量，而未约定货物价款的传真是要约还是要约邀请？
——浙江某罐头食品厂诉某工艺品进出口公司买卖纠纷案 20
5. 公安局发布的悬赏通告是要约吗？
——鲁某诉某市公安局悬赏广告纠纷案 24
6. 保险合同的免责格式条款真的能免责吗？
——杨某诉中国平安财产保险股份有限公司某支公司保险合同纠纷案 29
7. 转让划拨地的房产是否存在缔约过失责任？
——某市质量技术监督局与某公司房屋买卖合同纠纷案 33

第三章 合同的效力 39

8. 如何认定“房屋买卖预约合同”的性质？

2 ▶ 债权法案例评析

- 刘某与被告余某房屋买卖、抵押权纠纷案 40
9. 如何认定合同的显失公平？
——A公司诉B公司公交候车亭建设和使用合同纠纷案 44
10. 如何认定效力待定的合同？
——徐某等与广州市某农村信用合作社借款合同纠纷上诉案 49
11. 因受胁迫订立的合同能够履行吗？
——张某诉某国际旅行社有限公司等旅游合同纠纷案 53
12. 什么是表见代理？
——王某诉某建筑装饰公司对外加工装配合同案 57
13. 转让未取得房屋权属证书签订的房屋买卖合同无效吗？
——田某与李某某房屋买卖合同上诉案 61
14. 故意隐瞒未取得售房许可证签订的合同是属于可撤销合同还是属于无效合同？
——刘某、孟某诉某房地产有限责任公司商品房买卖合同纠纷案 66
15. 如何认定房屋买卖活动中“阴阳合同”的效力？
——龚某诉上海某房地产投资咨询有限公司某分公司等
买卖合同案 70

第四章 合同的履行 77

16. 互负债务的一方在对方不履行时能否拒绝履行？
——某镇人民政府诉徐某房屋拆迁安置补偿合同纠纷案 78
17. 后履行一方在对方未履行时可否拒绝履行合同义务？
——周某诉某广告公司等劳务合同纠纷案 82

第五章 合同的保全 87

18. 债权人针对债务人将其股权转让的行为是否可以诉请法院撤销？
——某银行与沈阳某公司等借款合同、撤销权纠纷案 88
19. 债权人是否可以主张代位权？
——某农业银行诉某涤纶厂代位权纠纷案 94

第六章 合同的担保 99

20. 对同业资金拆借合同进行保证担保的行为是否应当承担保证责任？
——某商业银行与某证券公司、某某担保公司借款担保合同纠纷案 100

21. 已交付定金,因故未能如期签订商品房预售合同,出售方是否可以援用定金罚则收取购买方的定金? ——戴某诉某发展公司商品房订购协议定金纠纷案	104
22. 合同部分履行的情形下,合同约定的定金条款如何适用? ——某石材公司与唐某购销合同返还定金纠纷上诉案	109
第七章 合同的变更和转让	115
23. 债权转让的成立及对当事人的效力 ——李某诉杨某债权转让案	116
24. 债务让与 ——某市嘉达实业有限公司与某市哈瓦洛轴承机电有限公司债务 转让合同纠纷上诉案	121
第八章 合同的终止	127
25. 债务的提存 ——田某申请债务提存案	128
第九章 合同的解除	133
26. “非典”疫情是否可作为法定解除合同的依据? ——孟某诉某旅行社旅游合同纠纷案	134
27. 出现约定解约情形时,是否可依约定解除合同? ——顾某与陆某租赁合同纠纷上诉案	137
28. 当事人一方在约定的期限内没有履行合同义务,对方能否解除合同? ——某商场诉某童装厂合同纠纷案	140
29. 合同解除后还能否请求损害赔偿? ——某发展有限公司诉某贸易有限公司买卖纠纷案	143
第十章 违约责任	147
30. 违约责任的归责原则是什么? ——某食品有限公司与某物流有限公司公路货运合同纠纷案	148
31. 违约行为包括哪些形态? ——某房地产经纪有限公司与某房地产开发有限责任公司委托合同 纠纷案	152

4 ► 债权法案例评析

32. 承担违约责任的方式有哪些?
——某体育用品有限责任公司与某购物中心有限责任公司商铺租赁合同
 纠纷案 157
33. 免责事由等于不负责任?
——于某与太平洋保险某支公司保险合同纠纷案 162
34. 是违约责任还是侵权责任?
——马某、刘女、刘父、钟某与株洲市三医院医疗服务合同纠纷案 165

第十一章 几类主要的有名合同 171

35. 承租人将租赁物转让给第三人是否有效?
——杨某诉杨某某租赁合同纠纷案 172
36. 标的物的风险负担
——某科技有限公司与某信息产业股份有限公司买卖合同纠纷案 174
37. 如何确定具有公益性质的捐赠的归属?
——蒋某诉陈某、某报社返还公益捐赠纠纷案 177
38. “债务加入”，还是“第三人代为履行”?
——某农村信用合作社与某典当有限责任公司、某房地产开发有限
 公司、某中小企业信用担保中心有限公司借款合同纠纷上诉案 180
39. 建设工程施工合同已经部分履行，该如何处理?
——某山庄有限公司与A工程公司、B建设公司建设工程施工合同
 纠纷案 185
40. 保管合同中的责任承担
——某物业管理有限公司与曹某保管合同纠纷上诉案 192
41. 委托人按照委托合同的约定撤销委托合同是否应承担赔偿责任?
——某贸易有限公司与某工业有限公司委托合同纠纷案 197
42. 技术转让合同
——某中药研究所诉某中药厂新清宁片技术合同转让纠纷 202

第三编 侵权行为

第十二章 侵权责任构成要件 211

43. 过错的界定

——徐某诉上某冶金建设公司侵犯名誉权纠纷案	213
44. 损害事实的界定	
——李某与某餐饮文化发展有限公司人身损害赔偿纠纷案	216
45. 因果关系的界定	
——李某诉某县气象局发射气象炮弹碎片致人死亡损害赔偿纠纷案	219
第十三章 过错侵权行为	223
46. 利用捡拾的身份证申办信用卡恶意透支该谁承担责任?	
——王某诉张某、某工程学校、某银行南京分行、某信用卡中心侵权 纠纷案	224
47. 在租赁房屋内坠楼死亡能否要求出租人赔偿?	
——邓礼某、黄某诉邓红某、周某人身损害赔偿纠纷案	228
48. 致损后果无法确定, 侵权人该如何承担责任?	
——重庆某制药公司与重庆某自来水公司财产损害赔偿纠纷案	232
第十四章 特殊侵权行为	237
49. 烟花炸裂致他人受伤, 谁承担赔偿责任?	
——蒋某诉某烟花爆竹公司产品质量损害赔偿纠纷案	238
50. 照明灯光影响睡眠, 能否请求经营单位赔偿?	
——“光污染第一案”: 陆某诉某公司环境污染损害赔偿纠纷案	241
51. 建筑物上架设的高压电线致人触电导致人身伤害的, 建筑物的所有人 和电力公司, 谁来承担赔偿责任?	
——童某诉某电力公司高度危险作业致人损害纠纷案	245
52. 因狗惊吓摔倒受伤, 能否请求损害赔偿?	
——肖某诉刘某动物致人损害赔偿纠纷案	250
53. 房屋玻璃坠落致人死亡, 房屋所有人和租赁人谁承担赔偿责任?	
——陈父等与许某等建筑物、搁置物、悬挂物塌落损害赔偿纠纷 上诉案	253
54. 危桥改造, 骑车从桥上摔落桥下能否请求损害赔偿?	
——钟某与某市公路管理局地面、公共场所施工损害赔偿纠纷案	257
55. 明确拒绝帮工, 帮工人受伤能否请求损害赔偿?	
——黄甲诉黄乙帮工人身损害赔偿纠纷案	260
56. 寄宿小学内一学生打伤另一学生, 谁承担赔偿责任?	

6 债权法案例评析

——吴某诉朱某、某学校人身损害赔偿纠纷案	264
----------------------------	-----

第四编 无因管理与不当得利

第十五章 无因管理 271

57. 无因管理的含义及构成

——谭某诉某中交公司等无因管理纠纷案	272
--------------------------	-----

58. 无因管理的构成

——黄某诉彭某等无因管理纠纷案	276
-----------------------	-----

第十六章 不当得利 281

59. 由于银行的系统通讯失误而多转入客户证券保证金账户的钱银行能要回吗？

——中国某银行股份有限公司上海某路支行诉王某不当得利 纠纷案	282
---	-----

60. 是属于违约金还是属于不当得利？

——某科技发展有限公司诉某时尚购物中心有限公司不当得利 纠纷案	285
--	-----

第一编

债权法一般原理

