



中国审判指导丛书

# 民事审判指导与参考

奚晓明 主 编

杜万华 副主编

最高人民法院民事审判第一庭 编

CHINA TRIAL GUIDE  
REFERENCE AND GUIDE TO CIVIL TRIAL

## 本辑要目

### 〔最新司法解释〕

最高人民法院关于修改后的民事诉讼法施行时未结案件适用法律若干问题的规定

### 〔领导讲话〕

在第 20 次全国法院工作会议上的专题讲话

### 〔贯彻实施新民事诉讼法专题〕

《关于修改后的民事诉讼法施行时未结案件适用法律若干问题的规定》的理解与适用

### 〔劳动争议司法解释(四)理解与适用〕

《关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(四)》的理解与适用

### 〔消费者权益保护专题〕

试论消费者权益保护法的适用范围

### 〔指导性案例〕

婚前个人财产在婚后发生形态变化不导致所有权发生变化

### 〔最高人民法院案件解析〕

当事人双方对相互间的法律关系主张各异,应根据双方间合同约定的内容和实际履行情况研析判定双方之间的权利义务关系,确定各自的民事责任

### 〔民事审判信箱〕

应如何认定解除合同通知的效力

# 民事审判指导与参考

奚晓明 主 编

杜万华 副主编

最高人民法院民事审判第一庭 编

## 图书在版编目 (CIP) 数据

民事审判指导与参考. 2013 年. 第 1 辑: 总第 53 辑/奚晓明  
主编; 最高人民法院民事审判第一庭编. —北京: 人民法  
院出版社, 2013. 7

(中国审判指导丛书)

ISBN 978 - 7 - 5109 - 0759 - 3

I. ①民… II. ①奚… ②最… III. ①民事诉讼 -  
审判 - 中国 - 丛刊 IV. ①D925. 118. 2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 173142 号

## 民事审判指导与参考 2013 年第 1 辑 (总第 53 辑)

奚晓明 主编

杜万华 副主编

最高人民法院民事审判第一庭 编

---

责任编辑 兰丽专

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) 67550626 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)  
65223677 (读者服务部)

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E - mail [courtpress@sohu.com](mailto:courtpress@sohu.com)

印 刷 保定彩虹印刷有限公司

经 销 新华书店

---

开 本 787 × 1092 毫米 1/16

字 数 279 千字

印 张 16

版 次 2013 年 7 月第 1 版 2013 年 7 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 5109 - 0759 - 3

定 价 38.00 元

---

版权所有 侵权必究

## 《民事审判指导与参考》编辑委员会

编委会主任 张勇健

编委会副主任 程新文 姚 辉 沈秋媛

编委会委员 (以姓氏笔画为序)

王友祥 司 伟 关 丽

孙延平 辛正郁 李明义

张进先 张雅芬 韩 玫

韩延斌

执 行 编 辑 司 伟

执行编辑助理 王冬颖

## 特约编委

|       |     |
|-------|-----|
| 北京高院  | 朱春涛 |
| 天津高院  | 刘 莉 |
| 河北高院  | 胡华军 |
| 山西高院  | 吉瑞田 |
| 内蒙古高院 | 谷卫东 |
| 辽宁高院  | 王玉砚 |
| 吉林高院  | 王勇武 |
| 黑龙江高院 | 邓 克 |
| 上海高院  | 陈雪明 |
| 江苏高院  | 夏正芳 |
| 浙江高院  | 蒋卫宇 |
| 安徽高院  | 杨悍东 |
| 福建高院  | 段思明 |
| 江西高院  | 胡国运 |
| 山东高院  | 王永起 |
| 河南高院  | 司晓森 |
| 湖北高院  | 李 涛 |

|      |     |
|------|-----|
| 湖南高院 | 吴文华 |
| 广东高院 | 戴佛明 |
| 广西高院 | 林 立 |
| 海南高院 | 范 忠 |
| 重庆高院 | 唐亚林 |
| 四川高院 | 尹红兵 |
| 贵州高院 | 彭方艾 |
| 云南高院 | 凌 云 |
| 西藏高院 | 赵桂英 |
| 陕西高院 | 张译允 |
| 甘肃高院 | 李 明 |
| 青海高院 | 杜春青 |
| 宁夏高院 | 张 仁 |
| 新疆高院 | 祝 聪 |
| 兵团法院 | 聂忠泽 |
| 军事法院 | 刘仁献 |

## 特约通讯员

|       |     |
|-------|-----|
| 北京高院  | 张朝阳 |
| 天津高院  | 杨 宇 |
| 河北高院  | 宣建新 |
| 山西高院  | 王 迪 |
| 内蒙古高院 | 梁 静 |
| 辽宁高院  | 王 刚 |
| 吉林高院  | 虞大江 |
| 黑龙江高院 | 王 洋 |
| 上海高院  | 赵明华 |
| 江苏高院  | 王 淳 |
| 浙江高院  | 沈 妙 |
| 安徽高院  | 鲍冬梅 |
| 福建高院  | 林 琳 |
| 江西高院  | 龚雪林 |
| 山东高院  | 于军波 |
| 河南高院  | 贺小丽 |
| 湖北高院  | 李 涛 |

|      |     |
|------|-----|
| 湖南高院 | 张乐夫 |
| 广东高院 | 金锦城 |
| 广西高院 | 肖海明 |
| 海南高院 | 宋长清 |
| 重庆高院 | 林 曦 |
| 四川高院 | 蔡源原 |
| 贵州高院 | 罗 二 |
| 云南高院 | 赵 锐 |
| 西藏高院 | 德 央 |
| 陕西高院 | 程翠萍 |
| 甘肃高院 | 刘 恒 |
| 青海高院 | 杨智建 |
| 宁夏高院 | 李 梅 |
| 新疆高院 | 孙万里 |
| 兵团法院 | 朱程文 |
| 军事法院 | 李 毅 |

## 目 录

## 【最新司法解释】

最高人民法院

关于修改后的民事诉讼法施行时未结案件

适用法律若干问题的规定

(2012 年 12 月 28 日) ..... (1)

最高人民法院

关于废止 1980 年 1 月 1 日至 1997 年 6 月 30 日期间发布的部分

司法解释和司法解释性质文件(第九批)的决定(节录)

(2013 年 1 月 14 日) ..... (3)

最高人民法院

关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(四)

(2013 年 1 月 18 日) ..... (20)

## 【领导讲话】

在第 20 次全国法院工作会议上的专题讲话 ..... 奚晓明(23)

## 【贯彻实施新民事诉讼法专题】

《关于修改后的民事诉讼法施行时未结案件适用法律

若干问题的规定》的理解与适用 ..... 孙佑海 黄建中 陈龙业(29)

关于小额诉讼程序的理解与适用 ..... 高民智(38)

关于民事公益诉讼的理解与适用 ..... 高民智(42)

关于调解协议司法确认程序的理解和适用 ..... 高民智(47)

关于实现担保物权案件程序的理解与适用 ..... 高民智(52)

## 【劳动争议司法解释(四)理解与适用】

《关于审理劳动争议案件适用法律若干问题的解释(四)》

的理解与适用 ..... 张勇健 韩延斌 王林清(56)

司法实务中竞业限制若干法律适用问题研究 ..... 王林清(74)

劳动争议裁审衔接中的几个法律适用问题 ..... 司 伟(95)

## 【人民调解专题】

涉及人民调解协议的有关法律问题研究 ..... 王 丹(109)

## 【消费者权益保护专题】

试论消费者权益保护法的适用范围 ..... 王毓莹(132)

## 【指导性案例】

婚前个人财产在婚后发生形态变化不导致所有权发生变化

..... 最高人民法院民一庭(142)

《建设工程施工合同》被确认无效后的过错赔偿责任

..... 最高人民法院民一庭(146)

出借人与借款人签订两份无关联的借款合同,出借人以

没有履行出借款项义务的合同主张权利的,

不应获得支持 ..... 最高人民法院民一庭(152)

结算协议的真实性存疑,且该结算协议同当事人之间的

真实交易关系明显存在矛盾时,应以当事人之间

实际交易产生的款项事实来进行结算 ... 最高人民法院民一庭(155)

当事人的案涉行为涉嫌行政违法不影响民事案件的受理

..... 最高人民法院民一庭(162)

## 【最高人民法院案件解析】

当事人双方对相互间的法律关系主张各异,应根据双方间合同  
约定的内容和实际履行情况研析判定双方之间的  
权利义务关系,确定各自的民事责任

——秦皇岛绿色房地产有限公司与秦皇岛市商业银行

股份有限公司长城支行其他合同纠纷上诉案 …… 韩延斌(166)

当事人之间签订的合同所约定的合同义务与民事法律行为  
所附条件的区分

——上海绿庭集团有限公司与南京建宇房地产开发(集团)

有限公司合作开发房地产纠纷案 …… 王友祥 仲伟珩(184)

合作开发房地产合同中,不负有出资建设义务的一方,实际完成  
案涉项目建设的,不应认定为违约

——北京市京门房地产开发公司与北京地汇春科贸有限

责任公司、北京迎宾房地产开发有限责任公司

合资、合作开发房地产合同纠纷上诉案 …… 王 丹(205)

## 【热点调研】

关注涉老案件,保护弱势群体,共创社会和谐

——江苏法院涉老民事案件调研报告 …… 夏正芳 陈 丽(217)

## 【地方法院传真】

江苏省高级人民法院

关于做好修改后的《中华人民共和国民事诉讼法》施行后

立案审判工作的讨论纪要

(2012年12月20日) …… (228)

天津市高级人民法院 天津市总工会 天津市人力资源和社会保障局

天津市司法局

关于建立群体性劳动人事争议纠纷应急协调

处理机制的若干意见 …… (237)

## 【民事审判信箱】

- 未与未成年子女形成抚养关系的继父母不承担因  
未成年子女致人损害时的赔偿责任 ..... (242)
- 应如何认定解除合同通知的效力 ..... (242)
- 如何认定备案合同与未备案合同的内容发生实质性变化 ..... (243)
- 当事人约定以物来支付结算利息的,如果偿还借款时该物  
折算的金钱数额,超过银行同期银行贷款利率四倍的,  
对于超出部分,人民法院不予保护 ..... (244)
- 应以建筑面积还是使用面积为标准计算业主表决权 ..... (244)
- 工人在农村建房过程中受伤,由谁承担赔偿责任 ..... (245)

## 【最新司法解释】

# 最高人民法院 关于修改后的民事诉讼法施行时未结案件 适用法律若干问题的规定

法释〔2012〕23号

(2012年12月24日最高人民法院审判委员会第1564次会议通过)

2012年12月28日最高人民法院公告公布

2013年1月1日起施行)

为正确适用《全国人民代表大会常务委员会关于修改〈中华人民共和国民事诉讼法〉的决定》(2012年8月31日第十一届全国人民代表大会常务委员会第二十八次会议通过,2013年1月1日起施行)(以下简称《决定》),现就修改后的民事诉讼法施行前已经受理、施行时尚未审结和执结的案件(以下简称2013年1月1日未结案件)具体适用法律的若干问题规定如下:

**第一条** 2013年1月1日未结案件适用修改后的民事诉讼法,但本规定另有规定的除外。

前款规定的案件,2013年1月1日前依照修改前的民事诉讼法和有关司法解释的规定已经完成的程序事项,仍然有效。

**第二条** 2013年1月1日未结案件符合修改前的民事诉讼法或者修改后的民事诉讼法管辖规定的,人民法院对该案件继续审理。

**第三条** 2013年1月1日未结案件符合修改前的民事诉讼法或者修改后的民事诉讼法送达规定的,人民法院已经完成的送达,仍然有效。

**第四条** 在2013年1月1日未结案件中,人民法院对2013年1月1日前发生的妨害民事诉讼行为尚未处理的,适用修改前的民事诉讼法,但下列情形应当适用修改后的民事诉讼法:

- (一) 修改后的民事诉讼法第一百一十二条规定的情形；
- (二) 修改后的民事诉讼法第一百一十三条规定情形在2013年1月1日以后仍在进行的。

**第五条** 2013年1月1日前，利害关系人向人民法院申请诉前保全措施的，适用修改前的民事诉讼法等法律，但人民法院2013年1月1日尚未作出保全裁定的，适用修改后的民事诉讼法确定解除保全措施的期限。

**第六条** 当事人对2013年1月1日前已经发生法律效力的判决、裁定或者调解书申请再审的，人民法院应当依据修改前的民事诉讼法第一百八十四条规定审查确定当事人申请再审的期间，但该期间在2013年6月30日尚未届满的，截止到2013年6月30日。

前款规定当事人的申请符合下列情形的，仍适用修改前的民事诉讼法第一百八十四条规定：

- (一) 有新的证据，足以推翻原判决、裁定的；
- (二) 原判决、裁定认定事实的主要证据是伪造的；
- (三) 判决、裁定发生法律效力二年后，据以作出原判决、裁定的法律文书被撤销或者变更，以及发现审判人员在审理该案件时有贪污受贿，徇私舞弊，枉法裁判行为的。

**第七条** 人民法院对2013年1月1日前已经受理、2013年1月1日尚未审查完毕的申请不予执行仲裁裁决的案件，适用修改前的民事诉讼法。

**第八条** 本规定所称修改后的民事诉讼法，是指根据《决定》作相应修改后的《中华人民共和国民事诉讼法》。

本规定所称修改前的民事诉讼法，是指《决定》施行之前的《中华人民共和国民事诉讼法》。

编者按：《最高人民法院关于废止1980年1月1日至1997年6月30日期间发布的部分司法解释和司法解释性质文件（第九批）的决定》已于2013年1月18日起施行，现节选刊登废止的有关民商事审判方面的文件目录，以方便广大法律工作者了解掌握。

**最高人民法院  
关于废止1980年1月1日至1997年6月30日  
期间发布的部分司法解释和司法解释性质  
文件（第九批）的决定（节录）**

法释〔2013〕2号

（2012年11月19日最高人民法院审判委员会第1560次会议通过  
2013年1月14日最高人民法院公告公布  
自2013年1月18日起施行）

为适应形势发展变化，保证国家法律统一正确适用，根据有关法律规定和审判实际需要，最高人民法院会同有关部门，对1980年1月1日至1997年6月30日期间发布的司法解释和司法解释性质文件进行了集中清理。现决定废止1980年1月1日至1997年6月30日期间发布的429件司法解释和司法解释性质文件。废止的司法解释和司法解释性质文件从本决定施行之日起不再适用，但过去依据下列司法解释和司法解释性质文件对有关案件作出的判决、裁定仍然有效。

**予以废止的 1980 年 1 月 1 日至 1997 年 6 月 30 日期间发  
布的部分司法解释和司法解释性质文件目录（第九批，节选）**

| 序号 | 司法解释和司法解释性质文件名称                                                  | 发文日期、文号                           | 废止理由                                     |
|----|------------------------------------------------------------------|-----------------------------------|------------------------------------------|
| 6  | 最高人民法院关于我国公民同居住在越南的配偶离婚问题的批复                                     | 1980 年 7 月 25 日<br>〔80〕法民字第 6 号   | 已被民事诉讼法代替                                |
| 7  | 最高人民法院关于地主家庭出身的能否回赎土改前典当给劳动人民的房屋的请示的复函                           | 1981 年 6 月 22 日                   | 调整对象已消失，实际已失效                            |
| 8  | 最高人民法院关于受理现役军人提出离婚案件应参照执行中国人民解放军总政治部《关于军队贯彻执行中华人民共和国婚姻法的暂行规定》的复函 | 1981 年 7 月 28 日                   | 社会形势发生变化，不再适用                            |
| 10 | 最高人民法院、司法部、民政部、全国总工会、共青团中央、全国妇联关于深入宣传婚姻法的通知                      | 1981 年 11 月 30 日                  | 婚姻法已于 2001 年修订，该通知已经失效                   |
| 13 | 最高人民法院关于为实施《中华人民共和国合同法》和《中华人民共和国民事诉讼法（试行）》做好准备工作的通知              | 1982 年 3 月 16 日<br>〔82〕法研字第 2 号   | 社会形势发生变化，不再适用                            |
| 16 | 最高人民法院关于如何确认和公证事实婚姻问题的复函                                         | 1982 年 10 月 5 日<br>〔82〕法研字第 10 号  | 社会形势发生变化，不再适用                            |
| 24 | 最高人民法院关于立案后有关涉外诉讼文书及送达问题的批复                                      | 1983 年 12 月 15 日                  | 已被《最高人民法院关于涉外民事或商事案件司法文书送达问题若干规定》代替      |
| 26 | 最高人民法院印发《关于驻外使领馆处理华侨婚姻问题的若干规定》的通知                                | 1983 年 12 月 27 日<br>〔83〕法研字第 26 号 | 《关于驻外使领馆处理华侨婚姻问题的若干规定》部分内容与婚姻法相冲突，通知不再适用 |
| 29 | 最高人民法院关于一方为外国人与我国境内的配偶达成离婚协议我国法院可否制发调解书问题的批复                     | 1984 年 4 月 9 日<br>〔84〕法民字第 4 号    | 已被民事诉讼法代替                                |

| 序号 | 司法解释和司法解释性质文件名称                                                          | 发文日期、文号                  | 废止理由                                  |
|----|--------------------------------------------------------------------------|--------------------------|---------------------------------------|
| 30 | 最高人民法院关于原在内地登记结婚，现双方均居住香港，他们发生离婚诉讼，内地人民法院可否按《关于驻外使领馆处理华侨婚姻的若干规定》的通知办理的批复 | 1984年4月14日<br>〔84〕法民字第3号 | 已被民事诉讼法代替                             |
| 31 | 最高人民法院关于《城市私有房屋管理条例》公布前机关、团体、部队、企业、事业单位购买或租用房屋是否有效问题的答复                  | 1984年4月17日<br>〔84〕法研字第5号 | 社会形势发生变化，不再适用                         |
| 32 | 最高人民法院关于给在台湾的当事人送达法律文书的批复                                                | 1984年8月29日               | 已被《最高人民法院关于涉台民事诉讼文书送达的若干规定》代替         |
| 36 | 最高人民法院关于房屋典当回赎问题的批复                                                      | 1984年12月2日               | 社会形势发生变化，不再适用                         |
| 37 | 最高人民法院关于港澳同胞持有“英国属土公民护照”或澳葡当局所发身份证在内地人民法院起诉应诉的民事案件是否作为涉外案件问题的批复          | 1984年12月6日               | 社会形势发生变化，不再适用                         |
| 39 | 最高人民法院、公安部、商业部、城乡建设环境保护部关于转发陕西省西安市《关于办理离婚、房产案件中有关户粮分立、迁转和房产变动问题的联合通知》的通知 | 1985年3月21日               | 社会形势发生变化，不再适用                         |
| 41 | 最高人民法院关于外国驻华使馆的职员能否以外交代表身份为本国国民在我国聘请中国律师代理民事诉讼的批复                        | 1985年3月28日               | 已被《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》代替 |

| 序号 | 司法解释和司法解释性质文件名称                                     | 发文日期、文号                      | 废止理由                                       |
|----|-----------------------------------------------------|------------------------------|--------------------------------------------|
| 43 | 最高人民法院关于民事上诉案件受理费的几个问题的批复                           | 1985年4月4日<br>法（研）复〔1985〕21号  | 已被《诉讼费用交纳办法》代替                             |
| 48 | 最高人民法院关于男女登记离婚后一方翻悔，向人民法院提起诉讼，人民法院是否应当受理的批复         | 1985年6月15日<br>法（民）复〔1985〕35号 | 已被民事诉讼法代替                                  |
| 52 | 最高人民法院关于台湾同胞为追索建国前公民之间债务的起诉，人民法院是否受理问题的批复           | 1985年8月8日                    | 社会形势发生变化，不再适用                              |
| 62 | 最高人民法院关于加强经济审判工作的通知                                 | 1985年12月9日                   | 该通知规定的经济案件受案范围及所依据的相关文件内容已不适用，实际已失效        |
| 64 | 最高人民法院关于广东省高级人民法院与香港最高法院相互协助送达民商事诉讼文书初步协议的批复        | 1986年1月3日<br>法（经）复〔1986〕1号   | 已被《最高人民法院关于内地与香港特别行政区法院相互委托送达民商事司法文书的安排》代替 |
| 65 | 最高人民法院关于房屋租赁纠纷如何确定管辖问题的批复                           | 1986年1月7日<br>法（经）复〔1986〕2号   | 已被《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》代替      |
| 66 | 最高人民法院关于审理土改中地主、富农被遗漏房屋产权案件有关政策问题的批复                | 1986年1月27日<br>法（民）复〔1986〕5号  | 调整对象已消失，实际已失效                              |
| 70 | 最高人民法院关于原判决未涉及房屋所有权问题后当事人发生争议的可到有管辖权的人民法院起诉的函       | 1986年6月19日<br>〔85〕民监字第1253号  | 已被民事诉讼法代替                                  |
| 71 | 最高人民法院关于民事诉讼收费几个问题的批复                               | 1986年6月21日<br>法（司）复〔1986〕22号 | 已被《诉讼费用交纳办法》代替                             |
| 75 | 最高人民法院研究室关于当事人对工商行政管理部门确认经济合同无效不服向人民法院起诉应否受理问题的电话答复 | 1986年9月23日                   | 已被合同法代替                                    |

| 序号  | 司法解释和司法解释性质文件名称                                                  | 发文日期、文号                             | 废止理由                                 |
|-----|------------------------------------------------------------------|-------------------------------------|--------------------------------------|
| 77  | 最高人民法院关于男女双方登记离婚后因对财产、子女抚养发生纠纷当事人向人民法院起诉的法院应予受理的批复               | 1986 年 10 月 3 日<br>〔1986〕民他字第 45 号  | 已被婚姻法司法解释规定代替                        |
| 81  | 最高人民法院关于人民法院制作法律文书应如何引用法律规范性文件问题的答复?                             | 1986 年 10 月 28 日<br>法(研)复〔1986〕31 号 | 已被《最高人民法院关于裁判文书引用法律、法规等规范性法律文件的规定》代替 |
| 83  | 最高人民法院关于执行《国营企业实行劳动合同制暂行规定》和《国营企业辞退违纪职工暂行规定》的有关问题的批复             | 1986 年 11 月 8 日<br>法(研)复〔1986〕32 号  | 已被劳动法、劳动合同法、劳动争议调解仲裁法及相关司法解释代替       |
| 84  | 最高人民法院关于我在港澳以私人企业名义注册登记的银行在经济特区设立的分行能否享有贷款优先清偿权的批复               | 1986 年 11 月 28 日<br>法(经)复〔1986〕34 号 | 所依据的民事诉讼法(试行)已被废止,不再适用               |
| 90  | 最高人民法院关于在离婚诉讼中发现双方隐瞒近亲关系骗取结婚登记且生活多年生有子女应按婚姻法第二十五条处理的批复           | 1987 年 1 月 14 日<br>〔1986〕民他字第 36 号  | 与婚姻法第 10 条规定相冲突                      |
| 99  | 最高人民法院关于人民法院在审判工作中能否采用人类白细胞抗原作亲子鉴定问题的批复                          | 1987 年 6 月 15 日<br>法(研)复〔1987〕20 号  | 目前已不使用此种鉴定方式                         |
| 102 | 最高人民法院关于当事人对工商行政管理局无效经济合同确认书中认定的事实和财产后果的处理不服,向人民法院起诉,人民法院可否受理的批复 | 1987 年 7 月 11 日<br>〔87〕法经字第 17 号    | 调整对象发生变化,不再适用                        |
| 110 | 最高人民法院、城乡建设环境保护部关于复查历史案件中处理私人房产有关事项的通知                           | 1987 年 10 月 22 日<br>法(研)发〔1987〕30 号 | 社会形势发生变化,不再适用                        |
| 112 | 最高人民法院关于审理涉港澳经济纠纷案件若干问题的解答                                       | 1987 年 10 月 19 日<br>法(经)发〔1987〕28 号 | 该文件依据的民事诉讼法(试行)已被废止                  |