

民事办案手册

MINSHI BANAN SHOUCE

第3辑

(商事实体法部分)

河南省高级人民法院研究室 编



河南人民出版社

民事办案手册

第3辑

(商事实体法部分)

河南省高级人民法院研究室 编

河南人民出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

民事办案手册. 商事实体法部分/河南省高级人民法院
研究室编. —郑州: 河南人民出版社, 2011. 12

ISBN 978-7-215-07856-7

I. ①民… II. ①河… III. ①民法—汇编—中国②商法—
汇编—中国 IV. ①D923.09

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 240603 号

民 事 办 案 手 册

MINSHI BANAN SHOUCE

河南省高级人民法院研究室 编

出版发行: 河南人民出版社

地 址: 郑州市经五路 66 号

邮政编码: 450002

电 话: (0371) 65788050 65788037

传 真: (0371) 65714757 65714705

经 销: 新华书店

印 刷: 河南省诚和印制有限公司

开 本: 890 毫米 × 1 240 毫米 1/32

印 张: 30

字 数: 898 千字

版 本: 2011 年 12 月第 1 版 2011 年 12 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 978-7-215-07856-7

定 价: 66.00 元

如出现印装质量问题 本社负责调换

版权所有 侵权必究

编辑委员会

顾 问：张立勇 郝东亚 田立文 谢德安 孔 志
孙振民 史小红 曹卫平

主 任：王韶华

副 主 任：李剑非 杨晓峰 王东成

编 委：王韶华 李剑非 于东辉 司晓森 刘冠华
宋炉安 梁向阳 周明杰 杨晓峰 马献钊
王 静 王东成

丛书编辑部

总 主 编：王韶华

副总主编：李剑非

主 编：王东成 卜发中

副 主 编：杨晓峰 张宗敏 王少禹 王永伟 姚世宏
宋旺兴 赵宏涛 马献钊 王 静

编 辑：刘万喜 张书强 邹 波 孔庆贺 贺小丽
王福蕾 邵 炜 赵艳斌 魏炳煌 施付阳
樊桓锐 胡继先 姜立恒 聂振华 关永生
马 磊 田 莹 丁 亮 陈永恒

编辑出版说明

随着社会主义法制和社会主义市场经济体制的不断完善和发展，新形势下社会主义市场经济产生的各种民事法律关系也日趋多样性和复杂化。各种新类型案件的不断出现和增多，使法院受案范围在不断扩大。为适时调整各种发展中的经济社会关系，2009年6月和8月，全国人大常委会先后公布了《关于废止部分法律的决定》和《关于修改部分法律的决定》，将已不适应社会主义市场经济和社会发展的8件法律及有关法律问题的决定予以废止，将59件法律作出修改并公布施行；2010年8月，河南省人大常委会也根据本省实际，依法将68件地方性法规作出修改。人民法院在新形势下要准确执行法律，及时处理审判实践中出现的各种新情况、新问题，就要求从事民事审判工作的人员必须认真学习修改后的新法律、行政法规、司法解释、地方性法规和部门规章及相关新领域的专业知识，敏锐关注民事法律立、改、废的新信息。为此，河南省高级人民法院决定将各民事审判庭使用的大量民事审判资料整理后，以新修正的《中华人民共和国民事诉讼法》（下称《民法通则》）和《中华人民共和国民事诉讼法》（下称《民事诉讼法》）及与民事审判密切相关的部分“诉讼与非诉讼程序法”为依据，选编一套《民事办案手册》供大家学习和参考。

本书按选编体例，以修正后的《民法通则》、《民事诉讼法》和部分与之密切相关的民事法律为主干，以2011年2月18日最高人民法院第一次修正后的《民事案件案由规定》为主线，紧密结合民事审判工作实际，将梳理后的民事法律规范分成三编：即实体法编、程序法编和制度法编，并分别予以筛选。由于民事法律规范所涉部类多、范围广，且数量浩大，根据民事审判工作需要，我们将全书分设42个类目和若干级小类分别进行选编。为方便各审判环节和民事审判庭按各

专业分工使用,以及巡回办案时携带方便,囿于篇幅所限,在选编体例下又采用分编方式,将本书各编按所涉不同内容,各有侧重地分解为六个部分:即首先将本书三编中起主要、核心、综合规范性作用的民事法律规范选编一辑“民商审判综合部分”;然后将“实体法编”中的“民事实体法部分”、“商事实体法部分”和“知识产权与竞争法部分”再分辑选编;而“程序法编”和“制度法编”则不再分解,并按原编进行选编。全书共分六辑出版。随着民事法律立、改、废的不断变化和进展,本书将以续编方式不断满足民事审判工作的需要。

本书在选编文件时按以下原则编排:首先在各类目下设置类别,然后将筛选出的各类民事规范性文件均依立法法规范的效力按序编排,以便在适用法律时准确选择;对各类别下选编的文件不再区分文种,将起主要、综合性规范作用的文件置前,一般和个案文件置后,并按同类各规范性文件的发文时间倒序排列,以便将最新公布的民事法律规范适用于审判;为方便使用时查阅、引用和参考,将各类别下互有关联的文件排在一起,不受同类文件按发文时间排序的限制;考虑到法院因审判监督和办理信访案件工作的需要,对有些已废止和失效但较重要的民事法律规范,在标注废止时间后也予以收编,以供处理历史老案时参阅;对选编的同一份文件涉及若干个类目的,依文件中最先提到的类目或在主要涉及的类目处放置全文,其他涉及处在正文的标题下设“存目”指引读者查找和检索。本书选编的各类民事规范性文件,均按各职权机关公布或发布的时间为准,并依原文节录和选编。

本书在选编过程中始终以服务审判为主导,在最高人民法院和河南省高级人民法院领导的大力支持、指导下,在法律实务界、理论界和专家学者们的大力协助、帮助下,经河南省高级人民法院和河南省部分法院各民事审判庭的同志共同努力完成的,在此一并表示感谢!由于编者学识、能力有限,书中不妥之处在所难免,敬请读者在使用过程中不吝赐教,及时提出宝贵意见,以期本书经修订后更加适用和完善。

第一部分 实体法编

商事实体法部分

分 类 目 录^{*}

一、综合	(1 · 3)
二、公司财产权	(1 · 31)
(一)综合	(1 · 31)
(二)公司资本和营运	(2 · 66)
(三)股东与股权	(3 · 90)
(四)公司治理结构	(4 · 99)
(五)公司合并与解散	(4 · 112)
三、企业经营权	(5 · 115)
(一)综合	(5 · 115)
(二)企业资产和运作	(6 · 149)
(三)企业运营	(7 · 200)
(四)企业合并与分立	(8 · 232)
(五)企业改制和重组	(9 · 249)
(六)企业兼并与破产	(10 · 282)
四、对外贸易	(10 · 301)
五、金融、外汇、结算	(12 · 391)
六、证券	(14 · 480)

^{*} 括号内的两组数字,前一组是目录中的页码,后一组是正文中的页码。——编者注

七、期货交易	(15 · 592)
八、票据	(16 · 668)
九、信用证	(16 · 735)
十、信托	(17 · 756)
十一、保险	(18 · 772)
十二、海事海商	(19 · 871)

目 录

一、综 合

行政法规及法规性文件

国务院关于整顿和规范市场经济秩序的决定

(2001 年 4 月 27 日 国发[2001]11 号) (3)

国务院关于废止和修改部分行政法规的决定

(2011 年 1 月 8 日 中华人民共和国国务院令 第 588 号) (9)

附件 1: 国务院决定废止的行政法规 (10)

附件 2: 国务院决定修改的行政法规 (10)

司法解释及相关文件

最高人民法院关于认真贯彻中央经济工作会议精神的通知

(2010 年 12 月 15 日 法发[2010]58 号) (22)

最高人民法院印发《关于为加快经济发展方式转变提供司法保障和服务的若干意见》的通知

(2010 年 6 月 29 日 法发[2010]18 号) (25)

附: 最高人民法院关于为加快经济发展方式转变提供司法保障和
服务的若干意见 (25)

二、公司财产权

(一) 综 合

法律及有关法律问题的决定

中华人民共和国公司法

(2005 年 10 月 27 日修订 中华人民共和国主席令第 42 号) (31)

行政法规及法规性文件

国务院办公厅关于做好贯彻实施修订后的公司法和证券法有关工作的通知

(2005年12月23日 国办发[2005]62号) (32)

国务院关于修改《中华人民共和国公司登记管理条例》的决定

(2005年12月18日 中华人民共和国国务院令 第451号) (35)

附:中华人民共和国公司登记管理条例

(2005年12月18日修订) (42)

司法解释及相关文件

最高人民法院关于适用《中华人民共和国公司法》若干问题的规定(三)

(2011年1月27日 法释[2011]3号) (58)

最高人民法院关于河南省高级人民法院请示中国深圳对外贸易(集团)公司与河南孟津县甲蔡胺厂加工合同纠纷一案诉讼主体及责任承担问题的复函

(1995年5月3日 法函[1995]53号) (65)

(二)公司资本和营运

行政法规及法规性文件

国务院办公厅转发国家经贸委、财政部、人民银行关于进一步做好国有企业债权转股权工作的意见的通知

(2003年2月23日 国办发[2003]8号) (66)

附:国家经贸委 财政部 人民银行关于进一步做好国有企业债权转股权工作的意见

(2003年2月17日) (66)

国有资产评估管理办法

(1991年11月16日 中华人民共和国国务院令 第91号) (70)

司法解释及相关文件

最高人民法院对辽宁省高级人民法院关于金杯股份有限公司和金杯车辆公司应对沈汽厂的债务承担责任一案请示的答复

(2008 年 6 月 13 日 [2008]民二他字第 20 号)	(70)
最高人民法院关于湖北省高级人民法院关于原告罗佛英、凌秀英等 2094 人与被告湖北省荆江股份有限公司、中国银行荆州市沙市支行返还财产纠纷一案适用法律问题的请示的答复	
(2006 年 8 月 2 日)	(71)
部门规章及相关文件	
国资委关于规范国有股东与上市公司进行资产重组有关事项的通知	
(2009 年 6 月 24 日 国资发产权[2009]124 号)	(72)
企业国有资产评估管理暂行办法	
(2005 年 8 月 25 日 国务院国有资产监督管理委员会令第 12 号)	(75)
企业国有产权转让管理暂行办法	
(2003 年 12 月 31 日 国务院国有资产监督管理委员会、财政部令第 3 号)	(82)

(三) 股东与股权

司法解释及相关文件

最高人民法院民事审判第二庭关于对云南高院《关于股份转让合同的履行期限跨越新旧公司法如何适用法律的请示》的答复	
(2007 年 5 月 16 日 [2007]民二他字第 3 号)	(90)
最高人民法院关于上诉人练志伟与被上诉人陈如明及原审被告林惠贞、郑秀英及原审第三人福州市常青实业有限公司股权转让一案的请示的复函	
(2006 年 11 月 13 日 [2006]民四他字第 22 号)	(91)

部门规章及相关文件

国资委关于印发《关于规范上市公司国有股东行为的若干意见》的通知	
(2009 年 6 月 16 日 国资发产权[2009]123 号)	(93)
附:关于规范上市公司国有股东行为的若干意见	(93)

中国证券监督管理委员会关于修改《上市公司现金分红若干规定》的决定

(2008年10月9日 中国证券监督管理委员会令第57号) (95)

附:上市公司现金分红若干规定

(2008年10月9日修订) (97)

(四)公司治理结构

行政法规及法规性文件

企业国有资产监督管理暂行条例

(2011年1月8日修订) (99)

司法解释及相关文件

最高人民法院 最高人民检察院印发《关于办理国家出资企业中职务犯罪案件具体应用法律若干问题的意见》的通知

(2010年11月26日 法发[2010]49号) (107)

附:最高人民法院 最高人民检察院关于办理国家出资企业中

职务犯罪案件具体应用法律若干问题的意见 (107)

最高人民检察院法律政策研究室关于国家机关、国有公司、企业委派到非国有公司、企业从事公务但尚未依照规定程序获取该单位职务的人员是否适用刑法第九十三条第二款问题的答复

(2004年11月3日 [2004]高检研发第17号) (111)

(五)公司合并与解散

法律及有关法律问题的决定

中华人民共和国公司法(节录)

(2005年10月27日修订) (112)

司法解释及相关文件

最高人民法院关于金光股份有限公司的主管部门是否应承担清偿责任问题的复函

(1991年12月9日 法(经)函[1991]146号) (114)

三、企业经营权

(一) 综 合

法律及有关法律问题的决定

中华人民共和国中小企业促进法

(2002 年 6 月 29 日 中华人民共和国主席令第 69 号) (115)

全国人民代表大会关于修改《中华人民共和国中外合资经营 营企业法》的决定

(2001 年 3 月 15 日 中华人民共和国主席令第 48 号) (121)

附:中华人民共和国中外合资经营企业法

(2001 年 3 月 15 日第二次修正) (122)

行政法规及法规性文件

中华人民共和国企业法人登记管理条例

(2011 年 1 月 8 日修订) (125)

中外合资经营企业合营期限暂行规定

(2011 年 1 月 8 日修订) (132)

国务院关于进一步扩大商业领域利用外资工作的批复

(2004 年 3 月 18 日 国函[2004]19 号) (133)

国务院关于修改《企业法人法定代表人登记管理规定》的批复

(1999 年 6 月 12 日) (134)

附:企业法人法定代表人登记管理规定

(1999 年 6 月 23 日修订 国家工商行政管理局令第 90 号) (135)

司法解释及相关文件

最高人民法院关于企业法人营业执照被吊销后,其民事诉讼 地位如何确定的复函

(2000 年 1 月 29 日 法经函[2000]24 号) (137)

最高人民法院关于企业开办的其他企业被撤销或者歇业后 民事责任承担问题的批复

(1994 年 3 月 30 日 法复[1994]4 号) (137)

部门规章及相关文件

企业名称登记管理实施办法

(2004年6月14日修订 国家工商行政管理总局令第10号) (139)

国家工商行政管理总局关于外商投资企业法定代表人变更登记有关问题的答复

(2003年6月6日 工商外企字[2003]第75号) (146)

司法公文及规范性文件

河南省高级人民法院关于印发《大力保护涉外涉港澳台企业合法权益积极服务中原经济区建设十项措施》的通知

(2010年8月6日 豫高法[2010]359号) (147)

附:大力保护涉外涉港澳台企业合法权益积极服务中原经济区

建设十项措施 (147)

(二)企业资产和运作

行政法规及法规性文件

国务院关于投资体制改革的决定

(2004年7月16日 国发[2004]20号) (149)

企业国有资产监督管理暂行条例

(2011年1月8日修订) (156)

中华人民共和国印花税法暂行条例

(2011年1月8日修订) (156)

附件:印花税法目税率表

..... (158)

企业债券管理条例

(2011年1月8日修订) (159)

国务院办公厅关于妥善处理现有保证外方投资固定回报项

目有关问题的通知

(2002年9月10日 国办发[2002]43号) (164)

司法解释及相关文件

最高人民法院关于加强涉及国有大中型企业债权纠纷案件

审判工作的通知

(2002年4月12日 法[2002]95号) (167)

最高人民法院关于企业相互借贷的合同出借方尚未取得约定利息人民法院应该如何裁决问题的解答 (1996年3月25日 法复[1996]2号)	(168)
附:最高人民法院关于审理联营合同纠纷案件若干问题的解答 (1990年11月12日 法(经)发[1990]27号)	(169)
部门规章及相关文件	
国资委关于实施《关于规范国有企业职工持股、投资的意见》有关问题的通知 (2009年3月24日 国资发改革[2009]49号)	(169)
境外投资管理办法 (2009年3月16日 商务部令[2009]第5号)	(172)
企业财务通则 (2006年12月4日修订 财政部令第41号)	(178)
中外合作经营企业外国合作者先行回收投资审批办法 (2005年6月9日 财政部令第28号)	(192)
国际金融组织和外国政府贷款投资项目管理暂行办法 (2005年2月28日 国家发展和改革委员会令第28号)	(194)

(三) 企业运营

行政法规及法规性文件

全民所有制工业企业承包经营责任制暂行条例 (2011年1月8日第二次修订)	(200)
对外承包工程管理条例 (2008年7月21日 中华人民共和国国务院令第527号)	(206)

司法解释及相关文件

最高人民法院经济审判庭关于刘水清与钟山县钟潮塑料工艺品制品厂之间是否构成联营关系的复函 (1991年8月21日 法(经)函[1991]101号)	(213)
最高人民法院经济审判庭关于对包头市昆都仑地区工业贸易公司与内蒙古人防生产经营服务公司联合经营固体烧碱合同纠纷上诉案的处理意见的函	

- (1991年8月31日 [1991]法经字第111号) (214)
- 部门规章及相关文件**
- 对外承包工程资格管理办法**
- (2009年9月28日 商务部、住房和城乡建设部令
[2009]第9号) (215)
- 外派海员类对外劳务合作经营资格管理规定**
- (2005年11月23日 商务部令[2005]第15号) (221)
- 对外劳务合作经营资格管理办法**
- (2004年7月26日 商务部、国家工商行政管理总局令
[2004]第3号) (222)
- 《对外劳务合作经营资格管理办法》补充规定**
- (2005年8月15日 商务部、国家工商行政管理总局令
[2005]第14号) (226)
- 商务部关于执行《对外劳务合作经营资格管理办法》有关问题的通知**
- (2004年9月2日 商合发[2004]473号) (227)
- 对外贸易经济合作部 国家税务总局关于重申规范进出口企业经营行为严禁各种借权经营和挂靠经营的通知**
- (2000年9月7日 [2000]外经贸发展发第450号) (230)
- 国家药品监督管理局关于取缔以挂靠形式开办药品经营企业的批复(节录)**
- (1999年10月15日) (231)

(四) 企业合并与分立

行政法规及法规性文件

国务院关于经营者集中申报标准的规定

- (2008年8月3日 中华人民共和国国务院令第529号) (232)

部门规章及相关文件

对外贸易经济合作部 国家工商行政管理总局关于修改《关于外商投资企业合并与分立的规定》的决定

- (2001年11月22日 对外贸易经济合作部、国家工商行政

管理总局令第8号)	(233)
附:关于外商投资企业合并与分立的规定	
(2001年11月22日修订)	(234)
对外贸易经济合作部关于印发《外商投资企业合并、分立、 减少注册资本公告及通知范本)的通知	
(2003年3月14日 外经贸法函[2003]15号)	(243)
附件1:外商投资企业合并公告及通知范本	(243)
附件2:外商投资企业分立公告及通知范本	(246)
附件3:外商投资企业减少注册资本公告及通知范本	(247)

(五) 企业改制和重组

行政法规及法规性文件

全民所有制工业企业转换经营机制条例

(2011年1月8日修订)	(249)
---------------------	-------

国务院办公厅转发国资委《关于推进国有资本调整和国有企业重组的指导意见》的通知

(2006年12月5日 国办发[2006]97号)	(265)
---------------------------------	-------

附:国务院国有资产监督管理委员会关于推进国有资本调整和

国有企业重组的指导意见	(265)
-------------------	-------

司法解释及相关文件

最高人民法院关于充分发挥审判职能作用,保障和促进全民所有制工业企业转换经营机制的通知

(1993年8月6日 法发[1993]13号)	(271)
-------------------------------	-------

最高人民法院关于审理与企业改制相关的民事纠纷案件若干问题的规定

(2003年1月3日 法释[2003]1号)	(272)
------------------------------	-------

部门规章及相关文件

财政部 国家税务总局关于企业改制重组若干契税政策的通知

(2008年12月29日 财税[2008]175号)	(272)
----------------------------------	-------

民用航空企业机场联合重组改制管理规定

(2005年7月20日 中国民用航空总局令第149号)	(274)
-----------------------------------	-------