

以案说法

第六册



中国建材工业出版社

THE
LIBRARY OF THE
MUSEUM OF
ART AND HISTORY

1891



1891

D92/588:6

001205015

● 中国建材工业出版社

以



案

说

法
(续)

杨成刚 主编

贵阳学院图书馆



GYXY1205015

目 录

第六卷 商事法

第一章 公司

第一节 公司的名称、住所和章程

- [案例 1] 公司依法取得名称权 (3)
- [案例 2] 公司只能使用一个名称 (4)
- [案例 3] 公司住所地的法律意义 (7)
- [案例 4] 公司章程的法律效力 (8)

第二节 公司的设立

- [案例 5] 发起人资格的认定 (9)
- [案例 6] 公司未成立, 发起人应对以公司名义产生的债务负连带责任 (11)
- [案例 7] 公司成立前, 发起人一方违约, 另一方有权解除合同并抽回投资 (12)
- [案例 8] 公司未能成立, 发起人应对由公司的设立行为而产生的
债务承担责任 (14)
- [案例 9] 公司登记的效力 (15)
- [案例 10] 法律禁止虚假出资设立公司 (17)

第三节 公司的权利能力和行为能力

- [案例 11] 公司不因股东的投资而对股东的债务承担责任 (18)
- [案例 12] 依法应由公司承担的债务不能由股东承担 (20)

[案例 13]	公司业务不能超越经营范围	(21)
[案例 14]	公司转投资应受法律限制	(23)
[案例 15]	公司可向与登记业务无关的行业转投资	(26)
[案例 16]	公司应承担不作为而产生的担保责任	(27)

第四节 公司的组织机构及分支机构

[案例 17]	无股东签名的股东会决议无效	(28)
[案例 18]	股东有对股东会决议的宣告无效请求权	(30)
[案例 19]	前任董事长不能主持临时股东会	(31)
[案例 20]	依法召集的临时股东会的决议有效	(32)
[案例 21]	股东会决议应采用何种形式通过	(33)
[案例 22]	股东会不可无故解除董事的职务	(35)
[案例 23]	公司解任董事的条件及程序	(35)
[案例 24]	董事会决议如何形成和生效	(37)
[案例 25]	董事会应如何确定董事报酬	(38)
[案例 26]	公司董事、经理不得违反竞业禁止义务	(39)
[案例 27]	公司不能以董事违反竞业禁止义务为由对抗善意第三人	(41)
[案例 28]	董事、监事违法应承担责任	(42)
[案例 29]	公司董事、经理可以与本公司签订合同	(43)
[案例 30]	监事会有权召开股东临时会议	(45)
[案例 31]	监事会组成不合法应予以解散	(46)
[案例 32]	子公司与分公司的法律资格不同	(47)
[案例 33]	公司应对分公司的债务承担责任	(47)

第五节 公司的合并、分立与组织变更、资本变更

[案例 34]	公司的合并应依法进行	(50)
[案例 35]	公司有权自主合并	(52)
[案例 36]	公司分立的法律意义	(53)
[案例 37]	公司合并、分立应及时进行变更登记	(55)
[案例 38]	有限责任公司变更为股份有限公司后,对前者所设的保证并不当然适用于后者	(56)
[案例 39]	公司增资应符合法定程序	(58)
[案例 40]	公司减资应依法进行	(60)

第六节 公司的公积金、公益金及股利分配

[案例 41]	公司应依法提取公积金、公益金	(61)
[案例 42]	公司股利应如何分配	(62)

第七节 公司的解散和清算

- [案例 43] 公司应如何解散 (63)
- [案例 44] 公司清算应遵循法律规定 (66)
- [案例 45] 公司解散清算, 债权人应及时申报债权 (67)
- [案例 46] 公司解散, 清算组成员造成债权人损失应承担赔偿责任 (68)

第八节 国有独资公司

- [案例 47] 国有独资公司的法律问题 (71)

第九节 有限公司股权的转让、股份有限公司股份的发行与转让

- [案例 48] 有限责任公司股权转让的条件 (72)
- [案例 49] 公司应依股票发行公告的规定向股东支付股息 (73)
- [案例 50] 公司发行股票必须依法进行 (76)
- [案例 51] 公司发行新股必须符合法定条件 (77)
- [案例 52] 公司的法人股不得转让给非本单位职工 (78)
- [案例 53] 公司股份的转让 (79)
- [案例 54] 股份转让的效力 (81)
- [案例 55] 公司股权转让的方式 (82)
- [案例 56] 依法可转让的股份可以质押 (83)
- [案例 57] 股票上市必须符合条件 (85)
- [案例 58] 公司发行债券应符合条件 (86)
- [案例 59] 公司章程的法律意义 (88)
- [案例 60] 公司债的担保及转让 (90)

第十节 外国公司及分支机构

- [案例 61] 外国公司在中国开展业务活动, 应依中国法律设立分支机构 (92)
- [案例 62] 外国公司分支机构的法律责任 (93)

第十一节 相关的法律法规

- 中华人民共和国公司法 (94)
- 中华人民共和国公司登记管理条例 (117)
- 全国人民代表大会常务委员会关于惩治违反公司法的犯罪的决定 (124)

第二章 非公司企业

第一节 全民所有制工业企业

- [案例 1] 筹建中法人的法律地位 (127)
- [案例 2] 企业法人设立须符合国家法律规定 (128)
- [案例 3] 法人主体资格的认定 (129)
- [案例 4] 机关法人的法律地位 (131)
- [案例 5] 企业的经营自主权不应受干涉 (133)
- [案例 6] 企业兼并应依法进行 (134)
- [案例 7] 企业法人主管单位应对所属企业债务承担责任 (136)
- [案例 8] 企业开办者应偿还企业债务 (137)
- [案例 9] 企业应对产品质量承担责任 (138)

第二节 集体所有制企业

- [案例 10] 集体企业设立应符合条件 (139)
- [案例 11] 挂靠企业的责任承担 (140)
- [案例 12] 应维护乡镇企业的合法权益 (141)

第三节 私营企业

- [案例 13] 私营企业的设立应合法 (143)
- [案例 14] 私营企业的合法权益应受保护 (144)
- [案例 15] 私营企业不得违法经营 (145)
- [案例 16] 私营企业应遵守法律规定 (146)

第四节 承包与租赁

- [案例 17] 内部承包只是单位内部的经营管理方式 (147)
- [案例 18] 发包方不应擅自终止内部承包合同 (148)
- [案例 19] 承包方不得擅自终止内部承包合同 (149)
- [案例 20] 承租方违约应承担违约责任 (150)

第五节 联营(合伙)

- [案例 21] 合伙企业设立的条件 (151)
- [案例 22] 个人合伙应共同承担责任 (152)
- [案例 23] 个人合伙解散后应如何清算 (154)
- [案例 24] 合伙企业的债务清偿责任 (155)
- [案例 25] 联营应遵循的原则 (156)

[案例 26]	联营合同的特征和认定	(158)
[案例 27]	联营合同的变更	(160)
[案例 28]	联营合同解除后责任如何承担	(161)
[案例 29]	联营合同签订后不能擅自中途退出	(164)
[案例 30]	联营合同的主体	(165)
[案例 31]	联营关系的认定	(166)
[案例 32]	联营合同中的保底条款的效力	(167)
[案例 33]	法人型联营的责任及风险承担	(169)
[案例 34]	合伙型联营的权利义务承担	(170)
[案例 35]	合同型联营的责任承担	(172)
[案例 36]	联营体的认定	(173)

第六节 外商投资企业

[案例 37]	中外合资经营企业违约责任的承担	(175)
[案例 38]	未经审批的合资协议无效	(176)
[案例 39]	中外合作经营企业合作条件	(178)
[案例 40]	未经批准的合作协议无效	(179)
[案例 41]	合作双方无履行能力,合作企业应终止	(180)
[案例 42]	外商独资企业设立中的法律问题	(181)
[案例 43]	外商出资应符合我国法律规定	(183)
[案例 44]	中外合作经营企业的出资及变更	(184)
[案例 45]	合作企业的债务承担	(186)
[案例 46]	合资企业技术转让协议中的限制	(187)
[案例 47]	合营企业有用人自主权	(188)
[案例 48]	合资经营企业的承包问题	(189)
[案例 49]	投资双方违反协议应承担的责任	(190)

第七节 相关法律、法规

中华人民共和国全民所有制工业企业法	(191)
全民所有制工业企业转换经营机制条例	(197)
中华人民共和国城镇集体所有制企业条例	(207)
中华人民共和国乡村集体所有制企业条例	(214)
中华人民共和国合伙企业法	(218)
中华人民共和国合伙企业登记管理办法	(225)
中华人民共和国私营企业暂行条例	(238)
中华人民共和国中外合资经营企业法	(232)
中华人民共和国中外合资经营企业法实施条例	(234)
中华人民共和国中外合作经营企业法	(245)

中华人民共和国中外合作经营企业法实施细则·····	(247)
中华人民共和国外资企业法·····	(254)
中华人民共和国外资企业法实施细则·····	(256)

第三章 破产

第一节 破产的开始

[案例 1] 破产法适用于何种企业·····	(265)
[案例 2] 破产原因·····	(266)
[案例 3] 破产申请及相关法律问题·····	(267)
[案例 4] 破产申请的提出·····	(269)
[案例 5] 破产企业的和解与整顿·····	(270)
[案例 6] 企业破产应遵循的主要程序·····	(272)
[案例 7] 国有企业的破产应符合法定程序·····	(274)
[案例 8] 集体企业的破产程序应符合法律规定·····	(275)

第二节 破产宣告

[案例 9] 和解不成立,法院可依职权宣告企业破产·····	(276)
[案例 10] 企业申请破产,法院不能以其上级主管部门负有连带 责任为由不予宣告·····	(278)
[案例 11] 破产程序优于民事程序·····	(279)
[案例 12] 破产财产的保全·····	(281)
[案例 13] 总厂破产,不具备法人资格的分厂也应破产·····	(282)
[案例 14] 破产企业放弃的债权的处理·····	(283)

第三节 债权人会议和清算组

[案例 15] 债权人会议的职责·····	(284)
[案例 16] 清算组依法设立并享有法定权利·····	(287)

第四节 破产债权及破产费用

[案例 17] 保证人的债权在破产债权中的地位·····	(288)
[案例 18] 破产债权的范围·····	(289)
[案例 19] 破产债权的申报·····	(291)
[案例 20] 破产费用·····	(293)
[案例 21] 被保证人破产后,保证人也应承担责任的·····	(294)

第五节 破产财产

- [案例 22] 破产财产的范围及清偿 (296)
- [案例 23] 政府无权划拨企业破产财产 (297)

第六节 破产关系中的其他财产权

- [案例 24] 取回权的行使 (298)
- [案例 25] 别除权的适用 (300)
- [案例 26] 抵销权的行使 (301)
- [案例 27] 撤销权的行使 (304)

第七节 破产清算

- [案例 28] 破产财产应依法定程序分配 (306)

第八节 破产程序的终结

- [案例 29] 破产财产不足清偿全部债务时,破产人免除清偿义务 (309)
- [案例 30] 破产程序的终结 (310)

第九节 破产责任

- [案例 31] 破产责任的承担 (311)

第十节 破产救济

- [案例 32] 如何进行破产救济 (312)
- [案例 33] 破产企业职工的安置 (314)

第十一节 相关法律法规

- [法规 1] 中华人民共和国企业破产法(试行) (315)
- [法规 2] 最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国企业破产法(试行)》
若干问题的意见 (319)
- [法规 3] 中华人民共和国民事诉讼法(节录) (325)
- [法规 4] 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(节录) (326)

第四章 保 险

第一节 保险合同主体

- [案例 1] 保险合同当事人的资格 (328)

[案例 2]	保险合同中被保险人的认定	(330)
--------	--------------------	-------

第二节 保险合同的订立

[案例 3]	保险合同的诚实信用、公平原则	(333)
[案例 4]	保险合同的近因原则	(335)
[案例 5]	保险合同的形式	(337)
[案例 6]	投保单与保险单有同等的法律效力	(339)
[案例 7]	乘车遇难可索取保险金	(340)
[案例 8]	保险合同的成立	(341)
[案例 9]	保险合同的效力	(342)

第三节 保险利益与保险标的

[案例 10]	保险利益问题	(345)
[案例 11]	保险标的的变更	(348)

第四节 当事人的权利义务

[案例 12]	投保人的义务	(351)
[案例 13]	人寿保险中的除外责任	(353)
[案例 14]	投保人过失不属保险人的免责条件	(355)
[案例 15]	投保人未经被保险人同意擅自指定自己为受益人无效	(357)
[案例 16]	保险人无权单方解除合同	(358)
[案例 17]	保险人的告知义务	(361)
[案例 18]	保险人的保险责任	(362)
[案例 19]	代理人违约, 保险人仍应承担赔偿责任	(364)

第五节 索赔与理赔

[案例 20]	如何处理重复保险	(366)
[案例 21]	超额保险出险后应如何理赔	(368)
[案例 22]	不足额保险问题	(370)
[案例 23]	被保险人伤残后死亡, 如何给付保险金	(372)
[案例 24]	赔偿数额确定问题	(373)
[案例 25]	只填保单未交保险费, 保险人不予理赔	(375)
[案例 26]	实际损失无法确定, 按约定的保险金额计算	(376)

第六节 代位赔偿制度

[案例 27]	保险合同中代位权制度	(378)
[案例 28]	保险人如何行使代位求偿权	(381)
[案例 29]	代位权与原索赔权之间的关系	(383)

第七节 受益人

- [案例 30] 人身保险合同中受益人的认定 (385)
- [案例 31] 变更保险单受益人不符合法律规定 (387)

第八节 家庭财产险及第三者责任险

- [案例 32] 家庭财产保险赔偿 (389)
- [案例 33] 第三者责任保险范围 (391)

第九节 保险合同的变更、解除及终止

- [案例 34] 财产保险合同的转让 (394)
- [案例 35] 水上货物运输保险合同及转让行为的有效性 (396)
- [案例 36] 保险单质押的效力 (398)
- [案例 37] 保险合同的终止问题 (399)

第十节 相关的法律、法规

- 中华人民共和国保险法 (402)
- 保险代理人管理暂行规定 (415)

第五章 海事、海商

第一节 船舶与船员

- [案例 1] 船舶登记的法律效力 (421)
- [案例 2] 船舶优先权的行使必须符合法定的条件及方式 (422)
- [案例 3] 船舶抵押权的设定应符合法定的条件和程序 (424)
- [案例 4] 船东与船员的关系 (426)

第二节 海上货物运输

- [案例 5] 海上货物运输合同的解除 (429)
- [案例 6] 托运人的认定 (431)
- [案例 7] 签约人不是托动人, 托运人也应承担 (432)
- [案例 8] 承运人的基本义务及船舶不适航的责任承担 (435)
- [案例 9] 解除承运人或船舶应负的责任与义务的协议无效 (437)
- [案例 10] 承运人因管货过失造成货损应承担 (440)
- [案例 11] 船舶不合理绕航造成货损, 承运人应承担 (442)
- [案例 12] 危险货物运输泄漏责任归属 (443)
- [案例 13] 国际多式联运货物灭失责任归属 (445)

[案例 14]	海上货物运输中的欺诈行为	(447)
---------	--------------------	-------

第三节 提单

[案例 15]	提单的物权凭证效力的认定	(449)
[案例 16]	换取清洁提单的保函的效力	(451)
[案例 17]	未凭指示提单放货的责任归属	(452)
[案例 18]	承运人签发提单以外的单证的效力	(454)
[案例 19]	提单记名人破产,无人收货应如何处理	(455)
[案例 20]	提单的背书转让	(456)

第四节 海上旅客运输

[案例 21]	旅客丢失行李的责任划分	(458)
---------	-------------------	-------

第五节 船舶的租用租购

[案例 22]	航次租船合同的确定	(461)
[案例 23]	航次租船合同中的速遣费、滞期费	(463)
[案例 24]	租船合同并入提单的效力	(464)
[案例 25]	定期租船合同双方当事人的权利、义务	(466)
[案例 26]	光船租赁合同双方当事人的权利、义务	(470)
[案例 27]	船舶租购法律关系的确认及租购期间损失的确定	(473)

第六节 海上拖航

[案例 28]	拖航合同的基本制度	(475)
---------	-----------------	-------

第七节 船舶碰撞、触损及致人伤害

[案例 29]	船舶碰撞的赔偿原则与赔偿范围	(479)
[案例 30]	单方过失引起的船舶碰撞的责任归属	(482)
[案例 31]	共有过失引起的船舶碰撞的责任归属	(483)
[案例 32]	内河船舶碰撞的归责原则	(485)
[案例 33]	船舶触损的法律适用	(486)

第八节 船舶污染

[案例 34]	海上油污损害赔偿	(487)
---------	----------------	-------

第九节 海难救助

[案例 35]	海上救助的构成及当事人双方的权利义务	(491)
[案例 36]	请求救助报酬的前提及理算	(493)
[案例 37]	海上救助报酬请求权人的认定	(496)

第十节 共同海损

- [案例 38] 共同海损的构成要素 (497)
- [案例 39] 共同海损的分摊 (499)
- [案例 40] 共同海损的理算 (503)

第十一节 海上保险

- [案例 41] 海上保险的基本制度 (505)
- [案例 42] 可保利益及保险责任期限如何确定 (510)
- [案例 43] 海上货物运输保险的险别及承保范围 (512)
- [案例 44] 全损与部分损失的区分 (516)
- [案例 45] 保险赔付 (518)
- [案例 46] 保险合同的转让 (521)
- [案例 47] 保险人的免责理由 (523)

第十二节 海事赔偿责任限制

- [案例 48] 海事赔偿责任限制制度的责任主体 (525)
- [案例 49] 海事赔偿责任限制基金 (528)
- [案例 50] 海事赔偿责任限制的适用范围 (530)

第十三节 海事请求

- [案例 51] 海事请求的证据保全 (533)
- [案例 52] 海事请求诉前扣押船舶 (535)
- [案例 53] 实行海事请求保全,被扣押船舶的界定 (541)
- [案例 54] 海事请求保全二次押的问题 (543)
- [案例 55] 申请财产保全错误应赔偿损失 (545)

第十四节 海事争议的解决

- [案例 56] 海事争议的解决方式 (548)
- [案例 57] 涉外仲裁的行使 (554)
- [案例 58] 承认及执行外国仲裁裁决 (556)
- [案例 59] 海事诉讼的涉外管辖 (557)

第十五节 法律适用及诉讼时效

- [案例 60] 处理海事纠纷的法律适用 (560)
- [案例 61] 诉讼时效的延长与中断 (563)

第十六节 相关法律法规

中华人民共和国海商法..... (567)

中华人民共和国船舶登记条例..... (595)

中华人民共和国船舶和海上设施检验条例..... (602)

最高人民法院关于海事法院诉讼前扣押船舶的规定..... (604)

最高人民法院关于海事法院拍卖被扣押船舶清偿债务的规定..... (606)

最高人民法院关于审理船舶碰撞和触碰案件财产损害赔偿的规定..... (608)

中华人民共和国海上国际集装箱运输管理规定..... (611)

中国海事仲裁委员会仲裁规则..... (614)

第六章 商业银行及其他金融机构

第一节 中央银行与商业银行

[案例 1] 商业银行的经营自主权..... (615)

第二节 银行与储户

[案例 2] 储户与银行储蓄关系的成立..... (617)

[案例 3] 储户与信用社的关系..... (619)

[案例 4] 存款的支取及代理条件..... (620)

[案例 5] 储蓄所工作人员失误致存款被冒领,应负赔偿责任..... (621)

[案例 6] 不记名存单丢失不能向银行要求支付存款..... (623)

[案例 7] 大额可转让存单的转让方式..... (623)

[案例 8] 存单挂失止付的法律责任..... (626)

[案例 9] 商业银行违反挂失规定的民事责任..... (627)

[案例 10] 存折挂失后存款仍被冒领,银行应承担责任..... (628)

[案例 11] 他人以假挂失冒领存款,银行应承担责任..... (630)

[案例 12] 储户与银行的有奖储蓄关系..... (631)

[案例 13] 对银行存款的查询、冻结、扣划..... (634)

第三节 同业拆借业务

[案例 14] 同业拆借不同于借款..... (636)

[案例 15] 拆借资金应符合法律规定..... (638)

[案例 16] 违反法规的拆借资金合同无效..... (640)

第四节 贷款业务

[案例 17] 借款合同的订立与效力..... (642)

[案例 18]	借款合同的变更对担保人的约束力	(644)
[案例 19]	贷款用途、转借与还款期限	(646)
[案例 20]	商业银行延迟发放贷款应承担违约责任	(647)
[案例 21]	违规借款无效	(648)
[案例 22]	银行贷款的保证担保方式	(650)
[案例 23]	银行贷款的质押担保方式	(651)
[案例 24]	违规借款, 银行与保证人均应承担担保责任	(654)
[案例 25]	银行扣划担保人存款	(656)
[案例 26]	借款方利用担保进行的欺诈行为无效	(657)
[案例 27]	银行发放外汇贷款应符合国家规定	(659)
[案例 28]	信托贷款合同与委托贷款合同的区分	(660)
[案例 29]	委托贷款合同的审理	(663)
[案例 30]	委托贷款合同当事人的权利义务	(665)
[案例 31]	银行追偿贷款的诉讼时效	(668)

第五节 信用卡

[案例 32]	信用卡的功能	(670)
[案例 33]	信用卡持卡人恶意透支, 保证人应承担的法律责任	(673)
[案例 34]	冒用他人信用卡进行恶意透支行为的担保承担	(675)
[案例 35]	信用卡特约单位违约的担保承担	(676)
[案例 36]	公司信用卡违规转让的担保承担	(678)
[案例 37]	未经授权为信用卡持卡人结帐, 造成损失自行承担	(680)

第六节 信用证业务

[案例 38]	商业银行信用证业务	(683)
[案例 39]	信用证的保兑	(685)
[案例 40]	出口押汇与出口结汇的区分	(686)

第七节 银行结算

[案例 41]	商业银行的转帐结算业务	(689)
[案例 42]	银行汇票的解付转汇	(692)
[案例 43]	银行转汇划拨	(694)
[案例 44]	银行结算纠纷	(696)
[案例 45]	银行划扣预付款问题	(697)

第八节 融资租赁

[案例 46]	融资租赁合同与借款合同的区别	(698)
[案例 47]	融资租赁合同租金计算方法及租赁期满后对租赁物的处理	(701)

[案例 48]	融资租赁合同的有效性问题	(705)
[案例 49]	融资租赁合同中,承租方不得擅自转租承租物	(708)
[案例 50]	融资租赁物质量问题的责任承担	(711)
[案例 51]	证券回购交易	(716)
[案例 52]	国际融资租赁合同纠纷	(718)

第九节 相关法律法规

中华人民共和国中国人民银行法	(720)
中华人民共和国商业银行法	(724)
现金管理暂行条例	(732)
储蓄管理条例	(735)
银行外汇业务管理规定	(738)
非银行金融机构外汇业务管理规定	(747)
贷款通则	(755)
信用卡业务管理办法	(764)
金融违法行为处罚办法	(770)
附:刑法有关条款	(775)

第七章 票据

第一节 当事人及法律关系

[案例 1]	确定票据关系当事人的主体资格	(777)
--------	----------------------	-------

第二节 票据行为与票据权利

[案例 2]	票据的无因性	(780)
[案例 3]	票据无因性的前提	(780)
[案例 4]	票据行为应以合法的商品交易为基础	(784)
[案例 5]	欠缺法定绝对记载事项的银行承兑汇票无效	(787)
[案例 6]	票据的出票、背书的连续性问题	(790)
[案例 7]	票据的转让方式及效力	(792)
[案例 8]	票据背书人应承担何种法律责任	(793)
[案例 9]	票据的背书转让应符合法律规定	(795)
[案例 10]	背书不连续的汇票并不当然无效	(796)
[案例 11]	票据的抵押	(798)
[案例 12]	票据的质押	(800)
[案例 13]	票据的承兑	(802)
[案例 14]	票据承兑人的责任	(806)