

• 中国典型案例评析丛书 •

中国典型商事案例评析

刘志新 主编

法律出版社

释,从而大大地便利了读者对本书内容的把握。

本书的编纂者由实践经验丰富的审判人员、法律工作者组成。书中收入的大部分案例是真实的,考虑到读者研习的方便,我们对某些案情作了技术处理,并且略去真实姓名。其中商事卷由最高人民法院经济审判庭的副庭长刘志新担任主编。希望司法工作者与法学研究人员的合作能奉献给广大读者一套以案讲法,具有较强实务性,又精研细磨,具有较深理论性的案例评析丛书。

由于本丛书作者水平有限,案例评析部分即便是借鉴了诸多权威著作观点,也依然难免错谬,恳请广大读者批评指正!

作者

一九九六年十月

图书在版编目(CIP)数据

中国典型商事案例评析/刘志新编. -北京:法律出版社,1997.5

(中国典型案例评析丛书)

ISBN 7-5036-2108-7

I. 中… II. 刘… III. 商业-经济纠纷-分析-中国
IV. D922.294.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(97)第 04172 号

出版·发行/法律出版社

经销/新华书店

印刷/中国人民解放军第一二〇二工厂

排版/泰能照排中心

开本/850×1168 毫米 1/32 印张/20.75 字数/558 千

版本/1997 年 5 月第 1 版 1997 年 5 月第 1 次印刷

印数/0,001—5,000

社址/北京市广外六里桥北里甲 1 号八一厂内(100073)

电话/63266796 63266781

出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-2108-7/D·1740

定价:31.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

主 编：刘志新

副主编：田冰川 贺 举 刘勉义

撰稿人：（以姓氏笔划为序）

王洪亮	王抗美	田冰川	刘志新
刘勉义	邢 军	邸宗吉	周学锋
贺 举	阎尔宝	率秀泗	蒋少文
蔡养军			

前

言

市场经济是法制经济,它意味着商品流转与交换的方方面面要由法律这把利刃来调整;现代社会是法制社会,它要求社会成员牢固树立学法、知法的意识,不仅懂得法律,遵守法律,而且知道如何利用法律来维护自己的合法权益,避免或减少不必要的损失。在时代的浪潮前,法律已成为每一个公民、每一个法人、每一个非法人组织不能不掌握、也不得不掌握的重要武器。然而并不是任何一个人,对法律都能够透彻地理解、灵活地应用。人们往往发现自己对熟记常用法律、法规在错综复杂的实际问题面前也会手足无措。现实生活中,有时对同样的一个法律问题,同样的一个法律文件,不同的人以不同的方式去思考和应用,结果会不同。因此,正确运用法律至关重要。

正是为了帮助人们进一步理解法律、掌握法律和应用法律,我们撰写《中国典型案例评析》丛书,该丛书从社会成员的商事活动、民事活动,从刑事司法、行政诉讼等不同的角度系统编纂、条分缕析,以实务性和层次性为立足分别撰写。丛书的每一本均在科学的体系构架基础上,精心选择较有代表性的案例,介绍案件情况及审判结果,并从促进应用法律一角度予以置评。案情来自生活实际,案例的评析既有实务性,又有层次性,既方便读者思考对这个实践问题如何运用法律恰当的解决,又有益于读者提高对立法意图、法律精神的把握。本丛书每一案例在评析后都尽可能完备地附有相关法律法规和司法解

目 录

第一章 公 司

1. 依法应由公司承担的债务不能由公司的股东承担
—— 某丝绸厂诉某市某贸易公司等十一家企业购销合同纠纷案 (1)
2. 有限责任公司变更为股份有限公司,保证人对前者所设的保证并不当然适用于后者
—— 某银行诉某实业公司连带保证责任纠纷案 (7)
3. 公司超越经营范围与他人订立的合同无效
—— 某保丽板厂诉某特种灯具有限公司追索违约金纠纷案 (13)
4. 公司依法定的设立条件、方式和程序成立前,发起人一方违约,另一方有权解除合同并抽回投资
—— 湖北某船务公司诉江苏某饮料厂收回投资纠纷案 (20)

5. 公司不能成立,发起人应对由设立行为产生的债务承担连带清偿责任
——某装潢公司诉某房地产开发有限公司等
七家企业索要欠款纠纷案 (30)
6. 有限责任公司增加注册资本应符合法定程序,否则无效
——某市食品厂诉某食品有限责任公司要求
确认增资协议无效案 (37)
7. 公司董事、经理违反竞业禁止义务,所得收入应归公司所有
——某市农用机械股份有限公司诉王某、刘
某要求收回违法所得纠纷案 (43)
8. 股份有限公司股东临时会的召集和决议符合法定条件和程序的,其决议合法有效
——姚某诉某市某电子工业股份有限公司股
东临时会决议无效案 (49)
9. 公司的合并应依法进行
——杨某、方某诉某实业贸易公司要求撤销
股东会合并决议案 (55)
10. 公司解散,清算组成员因故意或重大过失造成债权人损失,应承担赔偿责任
——某贸易公司诉陈某、吴某、李某、黄某、
张某赔偿损失案 (63)

第二章 其他商事组织

11. 联营合同终止后责任如何承担
——某乡政府、供销社诉某市香料总厂赔偿
损失案 (71)

12. 法人型联营的性质及其法律地位如何认定
——某省铝合金厂诉某省工业企业集团合
同纠纷案 (76)
13. 合伙型联营权利义务如何分担
——某百货公司诉某经销公司、某联合公司
货款纠纷案 (80)
14. 是合伙关系还是雇佣合同关系
——康某诉齐某债务清偿纠纷案 (84)
15. 个人合伙解散后如何进行清算
——林某、魏某等 6 人诉贺某合伙清算纠纷
案 (89)
16. 如何区分个体工商户与个人及家庭财产
——某综合商店、张某诉杨某债务纠纷案 (93)
17. 外商独资企业投资协议纠纷的解决
——香港某公司上诉日本国某株式会社投
资协议纠纷案 (97)
18. 中外合资经营企业的设立及设立中的问题
——某市贸易公司诉香港某贸易公司赔偿
损失案 (103)
19. 中外合作经营企业合作经营中有关问题的
解决
——某渔业总公司诉香港某贸易有限公司
赔偿损失案 (109)

第三章 证 券

20. 发起人资格和认购发行股份额的确定
——美视光电有限公司诉南山热电有限公
司案 (115)

21. 借用身份证购买股票抽签表的利益归属
——苏某某诉田某某返还身份证并赔偿损失案…………… (120)
22. B 股股票能否为境内、境外人员共有
——储某、邓某诉美籍华人杨某返还股款案…………… (125)
23. 法人股不得在非本单位职工中转让
——郭某某、梁某某诉吴某某、叶某某及某省财政厅法人股转让纠纷案…………… (128)
24. 违反委托买卖程序,应负侵权责任
——股民蒋某某诉中国银行某某国际信托咨询公司要求赔偿损失案…………… (134)
25. 证券商在受托交易中负有勤谨义务
——裔某某、方某某诉某省证券公司上海业务部受托交易纠纷案…………… (139)
26. 透支交易及当事人应承担的法律责任
——某证券公司营业部诉郁某、李某、张某某透支交易纠纷案…………… (143)
27. “红字委托”中的责任如何分配
——张某诉某证券公司上海业务部赔偿损失案…………… (150)
28. 股票发行人不得擅自变更权利义务
——周某某等 34 人诉某市飞龙股份有限公司变更股息纠纷案…………… (156)
29. 股票遗失后如何保护股民的权利
——梁某诉中国银行某国际信托咨询公司冻结股票纠纷案…………… (162)
30. 股票被盗可申请公示催告
——黎某申请公示催告案…………… (166)
31. 融资债券的发行及相关的法律问题

- 某省证券公司等五家金融企业诉某省
轻工业供销公司及某市油脂化学厂案 (170)
- 32. 投资基金引发的问题
 - 杨某、苏某某等 9 人诉香港立基投资公司、某市奥航装饰设计工程公司返还投资案 (176)

第四章 期货交易

- 33. 期货经纪公司应负举证责任
 - 赵某诉某市国际期货代理有限公司委托合同纠纷案 (183)
- 34. 市场行情分析不构成误导
 - 张某诉某市国际期货代理有限公司损失赔偿纠纷案 (189)
- 35. “顾客契约”与“协议”冲突,应以“协议”为准
 - 某市计委劳动服务公司诉某振兴国际金融期货交易服务公司某省分公司越权交易赔偿案 (193)
- 36. 代客进行期货交易无效,应返还按金
 - 王某诉某市投资顾问公司无效合同纠纷案 (198)
- 37. 从事外汇期货交易应具备法定条件
 - 某市经济技术开发区经贸公司诉某市经济咨询有限公司案 (207)
- 38. 正确认定期货交易中的欺诈行为
 - 某省房地产综合开发公司诉某省商务代理公司欺诈赔偿案 (214)
- 39. 客户有权收回期货交易保证金

- 梁某诉某市商品期货查询服务有限公司
司返还保证金案 (220)

第五章 票 据

40. 承兑行应无条件支付已贴现的到期银行承兑汇票
——中国银行 L 支行诉中国农业银行 H 支行
行票据纠纷案 (228)
41. 不符合法律规定的参加承兑的意思表示无效
——某市信托投资公司诉某市某区物资回收利用总站、某市有才球铁铸造厂、中国工商银行某市某办事处返还利用商业承兑汇票贴现套取的资金案 (237)
42. 变造的转帐支票无效
——某市生产资料公司诉中国工商银行某甲支行、中国工商银行某乙支行、某市化肥厂变造的转帐支票无效票款返还纠纷案 (243)
43. 无正当理由退回转帐支票应当赔偿损失
——某市鱼翔实业公司诉中国农业银行某区支行票据纠纷案 (251)
44. 票据丧失后,应采用法定救济措施
——站前机电产品经销处诉工商银行站前办事处票据纠纷案 (258)
45. 出票人不得以与持票人之间的抗辩事由来对抗持票人
——上海市某县某信用社诉上海某公司、上

- 海市某县导航仪器厂票据纠纷案 (266)
46. 支票抵押的法律责任
——香港某国际贸易公司诉某省进出口公
司票据纠纷案 (271)
47. 票据行为应以合法的商品交易为基础
——A 县新建工贸公司、中国农业银行 A 县
支行诉某省 B 县金穗贸易公司票据纠
纷案 (276)
48. 欠缺法定绝对记载事项的银行承兑汇票无
效
——通化信用社诉东昌商店、延边公司、朝
阳川办事处票据纠纷案 (283)
49. 票据更改应符合法律规定
——中国农业银行某市分行江北中心办事
处诉中国工商银行某省某县支行承兑
汇票票款纠纷案 (293)

第六章 保 险

50. 重复保险, 损失应当分担
——刘某诉某市 B 区保险公司追索保险金
纠纷案 (297)
51. 投保人未履行批改手续, 擅自处置保险标的
致使危险增加, 造成损失应自负其责
——某县制革厂诉中国人民保险公司某县
分公司偿付保险金纠纷案 (303)
52. 第三人的过错导致损失, 保险人对被保险人
赔偿以后有权代位求偿
——中国人民保险公司某分公司诉某轮船

- 公司代位求偿纠纷案 (310)
53. 损失与危险事故的因果关系应按保险的近因原则确认
——某省某市果品公司诉某市某保险公司柑桔运输综合险赔偿纠纷案 (317)
54. 投保人违约, 保险人未经通知单方终止合同无效
——C 县航运公司诉 C 县保险公司船舶保险赔偿纠纷案 (323)
55. 窃贼驾驶被盗车辆致第三者受损, 不属第三者责任保险范围
——刘某诉某市保险公司机动车保险赔偿纠纷案 (329)
56. 实际损失无法测定, 保险人应按约定的保险金额计算赔偿
——何某诉中国人民保险公司某县支公司火灾保险赔偿纠纷案 (335)
57. 保险代理人违反委托合同, 保险人仍须承担赔偿责任
——长途客车乘客及其家属诉某县保险公司旅客意外伤害保险赔偿纠纷案 (341)
58. 投保人未经被保险人同意擅自指定自己为受益人无效
——蔡某等 19 人诉某市人寿保险公司简易人身保险赔偿纠纷案 (346)
59. 投保人未履行如实告知义务, 保险人有权解除合同
——王 B 诉中国人民保险公司某市分公司人身保险赔偿纠纷案 (351)

第七章 破 产

60. 开好债权人会议是审理破产案件的关键环节
——S 冰箱厂破产案 (358)
61. 破产企业资产可以整体招标出售
——某市针织服装厂申请破产还债案 (366)
62. 清算组可以依法行使否认权
——某市葡萄酒厂申请破产连带其设立的不具备法人资格的分厂一并破产案 (372)
63. 清算组依法设立并享有法定权利
——某市潇洒酒楼工业品经营部破产案 (379)
64. 破产申请与相关的法律问题
——中外合资某市家用电器有限公司破产案 (386)
65. 被保证人破产后,债权人有权就依照破产程序未能受偿的部分要求保证人继续清偿
——甲市电子有限公司诉乙市设备购销公司保证合同纠纷案 (391)
66. 破产财产应依法定程序分配
——某专业商店破产还债案 (396)
67. 权利人应依法行使取回权
——某纺织品有限责任公司破产还债案 (400)

第八章 反不正当竞争

68. 在近似装潢、包装上冒用产品质量认证标志属不正当竞争

- 某市冷冻食品厂诉某市菜蔬冷库不正当竞争纠纷案…………… (406)
- 69. 不正当竞争与商标侵权
 - 某市永芳集团诉某市化工厂商标侵权不正当竞争案…………… (410)
- 70. 如何认定以低于成本价销售商品的不正当竞争行为
 - 四川省成都市工商局锦江分局查处天成金店低价销售金饰品案…………… (416)
- 71. 利用独占地位限定他人购买其商品的不正当竞争行为
 - 某市煤气公司诉某市工商局行政处罚案…………… (419)
- 72. 如何认定滥用行政权力的不正当竞争行为
 - 红星塑料制品厂诉某市税务局滥用行政权力,限制公平竞争案…………… (426)
- 73. 如何认定有奖销售的不正当竞争行为
 - 某县百货公司诉工商行政管理局行政处罚案…………… (429)
- 74. 如何认定侵害企业名誉权的不正当竞争行为
 - 某市生物化学厂诉邓某、向某、冯某侵犯名誉权案…………… (434)
- 75. 窃取他人商业秘密的不正当竞争行为
 - 某市粉末冶金制品厂诉横竹金属制品厂、陈某、陈某某侵犯商业秘密案…………… (439)
- 76. 如何处理附加不合理条件交易的不正当竞争行为
 - 某电器公司诉工商行政管理局行政处罚

- 罚案 (446)
77. 如何认定商业贿赂的不正当竞争行为
——上海市徐汇区工商局查处郭某不正当
竞争案 (448)

第九章 房 地 产

78. 城建规划内需拆迁房屋的买卖问题
——冷某诉某县房地产开发总公司房屋买
卖纠纷案 (453)
79. 土地使用权不准私自转让
——中原物业公司诉龙港物业公司案 (458)
80. 房地产合作开发与土地使用权转让的区别
——某市房管局产权处诉安达公司请求解
除合同案 (465)
81. 房地产转让协议的成立与生效
——某省总工会诉某省某市卫生防疫站房
地产转让合同纠纷案 (471)
82. 房地产交易中的情势变更原则如何适用
——某市对外经济贸易公司诉朝阳房地产
开发公司房屋购销合同纠纷案 (481)
83. 房屋买卖中的规避法律规定的行为无效
——某省国贸有限公司诉某省民族贸易联
合公司房屋买卖纠纷案 (486)
84. 委建合同与买卖合同的辨析
——某省交通厅某局诉某省某县房地产开
发公司商品房买卖纠纷案 (492)
85. 如何解决合建房屋协议纠纷
——江某、宫某诉五环公司、饮食部服务机