

2008 年 上海法院案例精选

主 编 张海棠

副主编 张长青 朱 妙

2008 年 上海法院案例精选

主 编 张海棠

副主编 张长青 朱 妙

图书在版编目 (CIP) 数据

2008 年上海法院案例精选/张海棠主编. —上海: 上海人民出版社, 2009

ISBN 978 - 7 - 208 - 08919 - 8

I. 2... II. 张... III. 案例—汇编—上海市—2008
IV. D927.510.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 187044 号

责任编辑 曹培雷 张晓玲

封面装帧 甘晓培

2008 年上海法院案例精选

主编 张海棠

副主编 张长青 朱 妙

世纪出版集团

上海人民出版社出版

(200001 上海福建中路 193 号 www.ewen.cc)

世纪出版集团发行中心发行

上海市崇明裕安印刷厂印刷

开本 890 × 1240 1/32 印张 16.75 插页 4 字数 404,000

2009 年 11 月第 1 版 2009 年 11 月第 1 次印刷

印数 1 - 8,000

ISBN 978 - 7 - 208 - 08919 - 8/D · 1623

定价 48.00 元

编委会主任:张海棠

编委会副主任:顾建荣 朱 妙

编委会委员:(按姓氏笔画排列)

阮忠良	吴偕林	余志强	汪 彤	宋学东
张长青	张昌华	陈永华	陈纪荣	陈忠仪
周芝国	须建楚	俞秋玮	贺平凡	殷 勇
游 伟	谢 晨			

主 编:张海棠

副 主 编:张长青 朱 妙

案例点评人:(按姓氏笔画排列)

朱 妙	关保英	吴偕林	余志强	汪 彤
宋向今	周芝国	赵旭明	须建楚	俞秋玮
韩长印	谢 晨			

编 辑:卢永良 张世欣 余冬爱 刘嵩松 吴晓梅
董 燕

兼职通讯员:郑天衣 高佳运 李 涛 孙 颖 张 健
杨雪龙 胡志国 张 倩 胡勇敏 王连国
陈 丽 张 颖 汤文捷 郎文艳 唐 震
沈建坤 徐子良 金晓峰 周海平 葛黎明
邵 勋 王建平 左翠莲 孟 猛 苏敏华
赵明华 李一萌 马剑峰 柯永宏 姜正涛
朱蔚云 金殿军

编者的话

《2008 年上海法院案例精选》是上海市高级人民法院组织编写的反映上海法院审判工作的资料性、学术性和指导性图书。内容涵盖了全市法院 2007 年内审结并生效的民事、商事、知识产权、海事海商、行政、刑事、执行等各类典型案件,及时反映上海法院审判及执行工作的基本情况以及出现的新情况新问题,具有一定的借鉴和参考价值。书中保持了原来的结构体例,并将当事人姓名和名称实名化,以增加真实性、资料性和可读性。

编辑出版案例精选的主要意义是总结审判经验、指导审判工作、促进法学理论研究、开展法制宣传。

本书的出版发行得到了全市法院法官的大力支持,在此,我们表示衷心的感谢!

限于时间和水平,本书在编辑中难免存在疏漏和不足之处,敬请读者批评、指正。

编者

2009 年 10 月

目 录

民 事

1. 杨建荣诉上海复佳房地产开发有限公司等
商品房预售合同案
——一房二卖中恶意串通的推定 (3)
2. 上海永基物业有限公司诉上海
巍珂一庆余广告有限公司租赁合同案
——格式条款的认定与合同条款的解释 (7)
3. 俞兴超等诉上海新黄浦置业股份
有限公司商品房预售合同案
——商品房预售广告的性质及其法律规制 (18)
4. 程立诉比亚迪股份有限公司等返还违约金案
——大学生毕业就业协议的性质 (23)
5. 秦汉生等诉郭金安等道路交通事故
人身损害赔偿纠纷案
——套牌机动车实际车主的认定 (28)
6. 张申宝诉叶耀煌等财产权属案
——共有关系的成立 (34)
7. 蒋亦菲诉沈利伟抚养费案
——“错误出生”情况下父母抚养费的确定 (40)
8. 李葵诉戴维财产权属案
——关于证人证言效力的认定 (44)
9. 朱佳等诉上海易成房地产经纪有限公司等
居间合同案
——居间人及委托人在居间合同中的义务 (50)

10. 林玉琴诉余挥魂委托合同纠纷案
——因自助游产生纠纷的责任承担 (57)
11. 叶晴等诉上海东方康桥房地产发展有限公司
商品房预售合同案
——鉴定结论如何采信 (60)
12. 陆燕华诉郑立达离婚案
——如何保护作为不动产权利人之子女的合法权益 (66)
13. 刘志诉扬子江航空有限公司劳动争议案
——飞行员辞职引发有偿调动费及相关费用的赔偿与处理 (76)
14. 上海沪仙消防工程有限公司诉施立群等债权人撤销权纠纷案
——债权人撤销权行使期间的理解 (83)
15. 付麦侠诉上海绿宇物业管理有限公司财产损害赔偿案
——对房屋分割转租行为的认定与规制 (90)
16. 上海华都大厦有限公司诉上海曦龙生物医药工程有限公司财产所有权案
——机动车所有权变动时点 (96)
17. 仲崇清诉上海市金轩大邸房地产项目开发有限公司买卖合同纠纷案
——房产商违反预约合同的民事责任承担 (100)
18. 马骋等诉上海春秋黄浦旅行社有限公司旅游合同纠纷案
——旅游合同中的违约责任承担方式 (105)
19. 左英卿诉陈敏等买卖合同案
——家事代理行为的对外效力认定 (110)

20. 傅鹏伟诉王荷香等担保合同案
——非持卡人使用信用卡产生的透支款性质的认定 (117)
21. 时保平诉上海市民办金苹果学校劳动合同案
——不具有教师资格的劳动者与民办学校发生劳动权利义务纠纷应属于劳动争议受理范围 (123)
22. 周乐诉上海宏力半导体制造有限公司劳动合同案
——析劳动合同订立过程中缔约过失的赔偿责任 (127)
23. 周碧铮诉孙振华等财产权属纠纷案
——同住人资格的认定及动迁安置款的分割 (133)
24. 石咏梅诉上海住电装管理有限公司等名誉权案
——劳动合同解除后用人单位的附随义务 (138)
25. 方少敏诉徐东、上海市普陀区公证处
财产权属及损害赔偿案
——公证机关出具不实公证书应承担何种民事责任 (142)
26. 杨国华诉上海市建筑构件制品有限公司
第七构件厂劳动保险案
——因第三人侵权而致工伤不能获得双重赔偿 (146)
27. 北京达内科技有限公司上海分公司
诉邓远辉等劳动合同纠纷案
——竞业限制协议效力的判定要件 (151)
28. 林燕诉钱正租赁合同案
——在承租房屋内大量饲养猫构成根本违约 (159)
29. 陈田忠诉北京百度网讯科技有限公司
名誉权纠纷案
——网络信息传播权与名誉权的冲突与协调 (163)

30. 叶萃诉上海市恒通典当有限公司等撤销权案
——房地产买卖合同被撤销,抵押权人收到的房
款应否返还 (169)

商 事

31. 童丽芳等诉上海康达化工有限公司股东权纠纷案
——与公司法强制性规定冲突的公司章程
条款无效 (185)
32. 上海波司登企业发展有限公司诉张曼玉
等承揽合同案
——承揽合同主体的确认及合同履行不能的责
任承担 (192)
33. 上海市竞业律师事务所诉中国平安财产保险股份
有限公司上海分公司律师执业责任保险理赔案
——律师私自接案所引发的民事责任是否属于
执业责任保险理赔范围 (205)
34. 吴鑫娣诉上海股来鑫投资经营管理有限公司
证券投资咨询案
——合同的性质应结合合同的目的内容以及履行
情况等予以认定 (214)
35. 成都三勒浆药业集团四川华美制药有限公司
诉上海源正广告有限公司委托合同案
——违约损害赔偿中可预见性规则与减损规则
的运用 (218)
36. 中国人民财产保险股份有限公司上海市闵行支
公司诉上海铁路局、昆明铁路局保险代位求偿案
——既保险又保价的铁路货物运输中保险公司
代位求偿范围的确定 (223)
37. 胡新华诉国信证券上海北京东路营业部等证券
买卖委托合同案
——证券买卖委托交易合同中的风险责任 (230)

38. 劳伟星诉华泰财产保险股份有限公司上海分公司
财产保险合同案
——保险单上特别约定条款的效力研究 (234)
39. 上海斐然机械设备有限公司诉上海好通速递
有限公司运输合同纠纷案
——速递合同中保价条款的效力及适用
排除 (241)
40. 沈耀章、上海宝耀五矿贸易发展有限公司
诉侯云康联营合同案
——违反被投资国法律的境外股权转让行为
无效 (245)
41. 上海福煜实业发展有限公司诉上海东冉化工配送
有限公司等不当得利案
——不当得利的举证责任与构成要件 (253)
42. 上海汽车修理保养厂经营服务部诉上海永业
企业(集团)有限公司等财产损害赔偿案
——高度盖然性规则在民事诉讼中的把握 (259)
43. 中国银行股份有限公司上海市分行诉
赵姗姗信用卡透支案
——信用卡被窃后消费不享有“零责任”条
款的保护 (266)
44. 浙江铁道工程有限公司诉浙江汇丰物流有限公司
建设工程施工合同案
——工程中标价低于成本价的处理 (270)

知识产权

45. 《中国学术期刊(光盘版)》电子杂志社诉
赵萍萍等著作权侵权案
——汇编作品的认定及汇编作品著作权的
范围 (281)

46. 远东红蜻蜓集团有限公司诉朱国丽等商标侵权案
——商标注册人与独占许可使用权人的商标权利之争 (288)
47. 圣路易凯威(上海)国际贸易有限公司诉朱露春等侵害商业秘密案
——商业秘密中的特定客户应当保持长期稳定交易关系 (295)
48. 傅战备诉北京搜狐互联网信息服务有限公司等著作权侵权案
——短信著作权的网络侵权认定与责任承担 (309)
49. 阿尔法拉瓦尔股份有限公司诉江阴恒力制冷设备有限公司等侵犯发明专利权案
——“销毁侵权模具”措施的法律适用 (317)

海事海商

50. 南京惠力通进出口有限公司诉以星综合航运服务有限公司海上货物运输合同案
——托运人的诉权以及承运人赔偿范围的法律问题 (327)
51. 致福国际有限公司诉薛福兴、欧阳立鸣侵犯公司权益案
——协议生效条件无法成就应认定协议未生效 (339)
52. 四川川投进出口有限公司诉东方汇理银行萨那分行、东方汇理银行上海分行信用证纠纷案
——UCP500 与 ISBP 在信用证纠纷审理中的结合适用 (345)
53. 忻佩芬诉上海华侨商务总汇有限公司股东权纠纷案
——民事审判对隐名投资法律关系的审查范围和保护尺度 (356)

54. 洪辉国际有限公司诉上海辅仁实业(集团)股份有限公司等隐名出资案
——公司应该返还不能成为公司股东的隐名投资人出资款并支付利息损失 (363)

行 政

55. 上海巨鼎钢铁发展有限公司不服上海市普陀区质量技术监督局行政处罚决定案
——销售者的产品质量责任和义务 (375)
56. 蔡小石不服崇明县规划管理局农村个人住房建设工程规划行政许可案
——农村个人建房规划许可的失效并不影响其宅基地使用批准文件之效力 (382)
57. 上海以诺物业管理有限公司不服杨浦房地局物业行政处罚案
——物业行政处罚程序中应对新物业合同的效力进行审查 (386)
58. 胡红彬不服上海市公安局浦东分局收治肇事精神病人入院案
——未经法定程序确诊收治肇事可疑精神病人行为违法 (391)
59. 房杰不服上海市公安局闵行分局航华新村派出所户籍行政登记及行政赔偿案
——户口纠正行为应有确定的事实根据 (395)
60. 栾淑香不服上海市南汇区劳动和社会保障局不予受理工伤认定决定案
——劳动保障部门应当审查受伤职工超过规定期限申请工伤认定是否存在正当理由 (399)
61. 上海商业会计学校不服上海市黄浦区劳动和

社会保障局工伤认定案

——聘用的退休人员因工作受伤害的应认定

工伤 (403)

62. 上环公寓业主委员会不服上海市闸北区城市

规划管理局规划行政决定案

——建筑物区分所有权人申请单套房屋“变性”

不属建筑物“变性”范围 (408)

63. 蔡石荣等不服松江区叶榭镇人民政府农村

个人建房申请行政批复案

——自愿放弃宅基地使用权的不再具备农村建

房资格 (414)

刑 事

64. 彭某某等故意杀人、聚众斗殴案

——聚众斗殴中致被害人跳水逃避而溺死应如何

定罪处罚 (421)

65. 彭达祥非法行医案

——非法行医结果加重犯的认定 (426)

66. 高晓云等徇私舞弊不征、少征税款、受贿案

——徇私舞弊不征、少征税款罪与偷税罪共同犯罪

的界定及徇私型渎职犯罪中收受他人财物

行为的罪数认定 (430)

67. 杨维清等骗取出境证件案

——共犯之一对刑法规定的骗取出境证件罪构成

要件以外的事实认识错误不影响共同犯罪的

成立 (436)

68. 邱士良放纵制售伪劣商品犯罪行为案

——国家机关工作人员放纵制售伪劣商品犯罪行

为的认定 (442)

69. 蒋建群受贿案
——国家工作人员利用职务上的便利购买优惠房
构成受贿罪 (447)
70. 张运波等盗窃案
——采用欺骗手段诱使被害人交出财物后秘密窃
取的行为构成盗窃罪 (450)
71. 童文媛等盗窃案
——盗用同事权限虚增消费积分兑换积点后用于
消费构成盗窃罪 (454)
72. 上海新威化工有限公司等非法经营案
——单位共同犯罪的司法认定 (459)
73. 张景言交通肇事案
——交通运输肇事后逃逸的认定 (465)
74. 施宏杰等破坏电力设备案
——检察机关提起附带民事诉讼的特殊性 (471)
75. 鲍敏颖等职务侵占案
——涉案赠品价值认定应以估价鉴定结论为准还
是以网上实际销售所得为准 (475)
76. 闫少东等五人侵犯著作权案
——网上私自架设服务器进行盗版网络游戏运营
行为的定性 (479)
77. 罗天春强迫卖淫、强奸案
——强奸作为强迫卖淫罪加重情节的判别 (485)
78. 张玉红等抢劫案
——共犯中止与共犯从犯的司法认定 (488)

执 行

79. 吴青瑶不服驳回其案外人异议申请复议案
——案外人主张不得查封被执行人名下的不动
产的条件 (497)
80. 江阴恒力制冷设备有限公司侵犯专利权被执行业
——收缴侵犯专利权模具的执行方法 (503)

81. 李士章买卖合同被执行案

——强制迁出案件中的审执兼顾与现场

执行 (507)

82. 陈森富等申请执行冯玲等买卖合同纠纷案

——执行程序中强制注销抵押权的适用 (511)

民 事

