2006年
上海法院案例精选

上海市高级人民法院组织编写

主　编　应新龙
副主编　张昌华　朱　妙

人民法院出版社

需要全本请访问 www.ertongbook.com

2006年上海法院案例精选

上海市高级人民法院组织编写

主　编　应新龙
副主编　张昌华
　　朱　妙

人民法院出版社

图书在版编目（CIP）数据

2006年上海法院案例精选/上海市高级人民法院编写.
北京：人民法院出版社，2008.2
ISBN 978-7-80217-539-6

Ⅰ.2… Ⅱ.上… Ⅲ.案例-汇编-上海市-2006
Ⅳ.D927.510.5

中国版本图书馆CIP数据核字(2008)第004160号

2006年上海法院案例精选

上海市高级人民法院组织编写

主　编　应新龙

副主编　张昌华　朱　妙

责任编辑　范春雪
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)85250525(责任编辑)　85250516(出版部)
85250558　85250559(发行部)
网　　址　http://courtpress.chinacourt.org
E-mail　courtpress@sohu.com
印　　刷　北京人卫印刷厂
经　　销　新华书店

开　　本　890×1240毫米　A5
字　　数　299千字
印　　张　12.375
版　　次　2008年2月第1版　2008年2月第1次印刷
书　　号　ISBN 978-7-80217-539-6
定　　价　35.00元

版权所有　侵权必究

编委会主任:应新龙
编委会副主任:顾建荣　朱　妙
编委会委员:(按姓氏笔画排列)
吕国强　陈永华　陈纪荣　宋学东
余志强　陈忠仪　张昌华　吴偕林
邹碧华　茆荣华　赵旭明　郭伟清
须建楚　游　伟　黄祥青　谢　晨

主　编:应新龙
副主编:张昌华　朱　妙
编　辑:卢永良　张世欣　余冬爱　刘嵩松
兼职通讯员:郑天衣　姚飞章　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　邓永杰
沈建坤　袁秀挺　朱　杰　周海平　金可为
邵　勋　王建平　左翠莲　张　栋　苏敏华
赵明华　高　琼　张晓都　徐　川　汤　军
朱蔚云　金殿军

编者的话

《2006年上海法院案例精选》由上海市高级人民法院组织编写，内容在涵盖了全市法院审结的刑事、民事、商事、行政、知识产权等类型案件的基础上，新增了执行案例。入选的案例反映出办案法官的法学底蕴并凝聚了审判智慧，具有一定的典型性和新颖性。体例方面，我们保持了标题、案情、审判和点评四个部分。

编辑出版案例精选是上海法院积极贯彻“人民法院二五改革纲要”的要求，探索建立具有中国特色案例指导制度的重要举措，对于不断提高审判工作质量，丰富和发展应用法学理论，培养公民法律意识都具有重要的意义。同时，案例精选也是向社会展示法院审判工作的一个重要窗口。

本书在编辑中难免存在疏漏和不足之处，欢迎读者提出批评和建议。

编者

2007年11月

需要全本请访问 www.ertongbook.com

目　录

❖民　事❖

上海某汽车运输有限公司诉顾某财产权属案
——受托办事途中遗失财物的责任承担 ……（3）
王某诉上海某公共交通有限公司人身损害赔偿案
——间接证据对直接证据的证明 ……（7）
冯某等诉上海某置业有限公司等人身损害赔偿案
——多个责任主体之间过错的厘定 ……（12）
黄某等诉边某等买卖合同案
——房地产买卖合同效力的认定标准 ……（21）
某公司诉蔡某劳动合同纠纷案
——劳动者承担赔偿责任的原则及范围 ……（25）
某储户与某外资银行中国分行储蓄存款合同案
——外资金融机构向小额储户收取账户管理费
行为性质的认定 ……（29）
唐某诉甲报社等名誉权案
——公众人物名誉权的保护与新闻媒体的转载责任
……（33）
王某诉黄某合伙协议案
——滥用诉权及其规制 ……（49）
汤某某等诉黄某财产所有权案
——关于抵押人转让行为的限制 ……（53）

魏某诉某购物中心人身损害赔偿案
——“性福权”的精神损害赔偿无依据 …… (58)
周某诉某律师事务所赔偿案
——侵权责任必须与过错相适应 …… (63)
严某诉某学校人身损害赔偿案
——关于公平责任的适用 …… (71)
景某某诉俞某某不当得利案
——对优势证据规则及推定规则的运用 …… (77)
原告罗某某等诉被告某医院、顾某某侵害人身权案
——医院未经家属同意损坏遗体行为的责任认定与处置
…… (82)

❖商　事❖

A公司诉B公司承揽合同返还货款纠纷及B公司反诉A公司承揽合同赔偿损失案
——数人在合同约定不明情况下的权利和义务
…… (89)
原告某贵金属有限公司诉被告某黄金交易所等买卖合同案
——关于当事人共同委托的鉴定报告的效力
…… (94)
某电器公司诉某保险公司财产保险合同赔偿案
——第三者责任保险合同赔偿纠纷应适用何种赔偿标准
…… (101)
尚某诉吕某一般股东权案
——股份合作制企业改制后实际出资人请求工商
实名登记应具备的条件 …… (107)
某银行诉上海某电气有限公司票据追索权案
——“不得转让”字样记载于票据相应位置后所产生

的法律后果 …… (113)
杨某诉韩某、罗某民间借贷案
——隔离作证规则在民间借贷纠纷中的运用
…… (118)
某海绵公司诉某财产保险公司财产保险合同案
——危险程度增加被保险人未履行通知义务时的保险事故损失承担 …… (125)

❖知识产权❖

杨某诉上海某汽车配件制造有限公司等专利侵权案
——专利申请人或者专利权人陈述与专利权要求的解释
…… (133)
日本某株式会社等诉某产业公司等专利侵权案
——外观设计专利的侵权判定标准 …… (143)
甲家政服务有限公司诉乙家政服务有限公司著作权侵权案
——网页是否可以作为著作权法意义上的作品加以保护
…… (148)
上海某摄影器材有限公司诉上海某影像设备有限公司等计算机软件著作权侵权案
——接触+实质相似-创作雷同=软件著作权侵权
…… (155)
某商标控股公司诉某滤清器公司商标侵权案
——关于商标指示性合理使用的判断
…… (163)
上海世博会事务协调局与某房地产开发公司侵害著作权、特殊标志所有权、专有名称权纠纷案
——世博会主题词、专有名称、特殊标志的保护
…… (169)

浙江省食品有限公司诉上海市某食品有限公司等商标侵权案
——地理标志与注册商标受法律同等保护 ……（177）
上海某购物有限公司诉程某等侵害商业秘密案
——关于电子邮件真实性的认定 ……（186）

❖海事海商·涉外商事❖

绍兴县某皮塑有限公司诉某航运股份有限公司海上货物运输合同案
——海运合同的托运人要求回运货物的法律性质认定 ……（199）
烟台市某纺织对外贸易有限公司诉上海某实业有限责任公司和美国某国际贸易（集团）有限公司买卖合同欠款纠纷一案
——如何识别外贸购销合同与外贸代理合同之间的关系 ……（206）
某外轮代理公司诉某港务局等无单放货侵权赔偿纠纷案
——港口经营人交付托管货物的若干法律问题 ……（214）
武汉某饲料有限公司诉某财产保险股份有限公司江西省分公司海上货物运输保险合同赔偿纠纷案
——审理货物运输保险合同纠纷案件的若干法律问题 ……（223）
某纺织品进出口集团股份有限公司诉北京某货运有限公司上海分公司等海上货物运输合同无单放货赔偿纠纷案
——违反我国法律强制性规定的提单法律选择条款无效 ……（235）

❖行　　政❖

沈某不服某区劳动和社会保障局社会保障行政裁决案
——城镇保险与农村养老保险适用的选择 …… (245)
陈某不服某区建设和管理委员会建筑工程施工许可案
——《若干解释》第五十八条"确认违法"判决的适用条件 …… (251)
钟某不服某工商局作出的准予股东变更登记案
——公司登记机关对公司股东变更登记事项应进行真实性及合法性审查 …… (256)
董某诉某区房屋土地管理局履行法定职责案
——公开利用尚未向档案馆移交的档案须经档案保存单位同意 …… (265)
孙某不服某区工商行政管理分局工商行政处罚案
——工商行政处罚中对无照经营与商业贿赂行为之认定 …… (270)
祁某某不服某区政府某街道办事处停止社会救助决定案
——被告无正当理由逾期提供证据的应当认定该具体行政行为没有证据 …… (276)
包某某不服某区工商行政管理分局行政许可案
——如何兼容前置行政行为与被诉具体行政行为的合法性审查及处理 …… (280)
李某某不服上海市地方税务局某区分局税务行政处罚决定案
——在办公自动化条件下出具的行政法律文书应当确保正确地认定事实和适用法律 …… (285)
毛某诉某镇政府要求履行社会救助法定职责案
——给予社会救助应以未达到最低生活保障标准为条件 …… (291)

❖刑　　事❖

张某某故意杀人案
——被害人有过错可对被告人酌情从轻处罚 …… (301)
某网络公司及李某等传播淫秽物品牟利案
——关于被告单位是否构成传播淫秽物品牟利罪以及涉案注册会员人数认定的问题 …… (305)
方某某销售赃物案
——关键证人不出庭质证其前后矛盾的书面证言能否作为定案依据 …… (311)
朱某等公司人员受贿、行贿案
——公司、企业人员受贿罪与职务侵占罪的处分 …… (316)
孙某某等职务侵占案
——有职务人与无职务人共同窃取财物的行为如何定性 …… (322)
李某挪用资金案
——挪用代管的客户资金是否构成挪用资金罪 …… (326)
李某等诈骗案
——以“有价证券”的属性定罪 …… (330)
上海某房地产经纪有限公司等合同诈骗案
——应以客观标准作为判明合同诈骗犯罪主观故意的依据 …… (334)
某证券有限责任公司和彭某等人非法吸收公众存款案
——承诺保本付息的所谓委托理财是变相吸收公众存款的行为 …… (340)

需要全本请访问 www.ertongbook.com

甘某等赌博案
——关于网络赌博案件为首人员组织作用的认定
……（348）
盛某抢劫、放火案
——如何采信被告人的精神病鉴定结论
……（353）
赵某某职务侵占、侵犯著作权案
——关于侵犯著作权罪中复制发行行为的理解
……（357）
关某故意伤害案
——关于如何正确区分妨害公务罪和故意伤害罪
……（361）

❖执　　行❖
蔡某申请执行顾某相邻关系案
——关于作为义务的执行及其费用的负担
……（367）
北京某公司申请执行安徽某公司期货交易代理侵权案
期货公司交易席位可作为可供执行的财产
……（371）
上海某公司申请执行广州某公司加工款案
强制执行中所涉出口退税托管账户质押的处理
……（376）
某大学申请执行某证券公司营业部国债交易案
——对未分户管理的证券公司结算备付金的执行
……（381）

民　　事

上海某汽车运输有限公司诉顾某财产权属案

——受托办事途中遗失财物的责任承担

❖案情❖

原告（被上诉人）上海某汽车运输有限公司

被告（上诉人）顾某

2002年1月21日，上海某汽车运输有限公司（以下简称某公司）委托顾某（非该公司职工）去江苏省吴江市处理某公司某职工引起的一起交通事故的善后事宜。为完成这一委托事项，顾某向公司借款6.5万元，留有借条一张。1月22日，顾某一行三人驾驶桑塔纳轿车前往江苏省吴江市，顾某所乘坐的车辆为某公司安排的车辆，司机为张某某，某公司原实际负责人林某某坐在副驾驶座上。为处理该交通事故的赔偿事宜，三人受某公司委托已数次前往江苏吴江。车至318国道震泽段时，由于驾驶员操作不当，轿车撞至路灯杆，驾驶员张某某负交通事故的全部责任。事故发生后，车损严重，车内三人均受伤，且有一定程度昏迷。顾某当时曾向处理事故的民警陈述车中装有8万元现金的包不见了，民警封车后进行了寻找，未果。嗣后，某公司要求顾某归还借款，遭顾某拒绝，某公司遂诉诸法院。

某公司诉称：顾某是某公司下属的一个车辆小组承包人。2002年1月21日，为处理一起交通事故，顾某向公司借款6.5万元。事后，顾某因发生交通事故推说6.5万元现金不见了，

公司要求其还款遭拒绝，故请求法院判令顾某归还借款6.5万元。

顾某辩称：其受某公司委托领取6.5万元去外地处理交通事故，而非向公司借款。又由于在前往处理交通事故途中发生交通事故，携带的钱款丢失，某公司曾表示不再主张该6.5万元，故不同意某公司的诉讼请求。

❖审判❖

本案中的焦点主要是个人在受托办事途中遗失委托人提供的财物，其是否要承担赔偿责任。对此，一审法院审理后认为：顾某受某公司委托，领取公司向他人支付的赔偿款6.5万元，赴外地处理有关交通肇事善后事宜，其与某公司之间已形成委托代理法律关系。顾某在领取钱款后，对该款应负有妥善保管义务，并应当按照公司的指示处理好委托事务。现顾某在受托期间发生交通事故，但交通事故与钱款丢失并非存在必然因果关系，顾某对该钱款未尽妥善保管之责，应承担相应责任。遂判决顾某返还某公司6.5万元。

一审判决后，被告人顾某不服，以与一审相同的理由提出上诉。二审法院认定的事实及判决理由与一审法院一致，二审判决驳回上诉，维持原判。

判决生效后，上海市人民检察院提出抗诉，法院依法再审。再审审理后，法院从交通事故发生地的接警民警处了解到：事发当时，肇事车辆损坏严重，车内三人都处于昏迷状态。前排两人伤势较重，后排一人（即顾某）的头上有血，当扶他时，他清醒过来就提到钱的事。民警即和他一起封车寻找，但未找到。

再审审理后，法院认为，顾某与某公司约定，由顾某去处

理某公司某职工的交通事故赔偿事宜，双方之间委托合同关系成立。鉴于顾某与某公司约定委托事务时，未明确约定报酬，某公司实际也未向顾某支付报酬，故双方之间应属无偿委托合同关系。至于顾某是否将6.5万元带上车的问题，除了顾某的陈述外没有其他直接证据可以证明，但鉴于顾某与某运输公司对钱款的用途均无异议，同行的两人均承认看见顾某拎着一只鼓鼓的马架袋上车，与顾某本人陈述相一致，并且，顾某不是驾驶员，事故的发生并非在其意料之中。故依据民事案件证明标准的盖然性，可以推定顾某在事发当天将6.5万元现金带上车。再审查明的事实表明，顾某在携带钱款前往江苏吴江处理委托事务的过程中，已经尽到了无偿受托人应尽的一般注意义务。虽然由于发生交通事故，钱款最终未能找到，受托事务未能完成，某公司的财产损失客观存在，但该损失并非顾某故意或重大过失所致，其依法不应承担赔偿责任。再审撤销一、二审判决，改判对某公司的诉讼请求不予支持。

❖点评❖

本案是一起涉及委托合同损害赔偿责任纠纷的案件。案件的争议焦点是，受托人在办理委托事务过程中给委托人造成损失的，委托人是否可以要求损害赔偿，受托人损害赔偿责任有哪些构成要件。

根据《中华人民共和国合同法》第四百零六条规定，有偿的委托合同，因受托人的过错给委托人造成损失的，委托人可以要求赔偿损失。无偿的委托合同，因受托人的故意或者重大过失给委托人造成损失的，委托人可以要求赔偿损失。可以看出，委托合同中受托人的损害赔偿责任，区分合同是有偿还是无偿而有不同的构成要件。在有偿委托合同中，委托人的损失得以

需要全本请访问 www.ertongbook.com