

守住你的 合法权益

懂法用法必知的法律常识




王成艳◎编著

150个经典案例，讲述人人都需要的法律知识

轻松有趣，让法律为你所用

真正解决让大多数人头疼的法律问题

天津出版传媒集团

 天津人民出版社

守住你的 合法权益

懂法用法必知的法律常识

王成艳◎编著



天津出版传媒集团

 天津人民出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

守住你的合法权益：懂法用法必知的法律常识 / 王成艳编著. -- 天津：天津人民出版社，2018.11

ISBN 978-7-201-14176-3

I. ①守… II. ①王… III. ①法律—基本知识—中国
IV. ①D920.4

中国版本图书馆CIP数据核字 (2018) 第229185号

守住你的合法权益：懂法用法必知的法律常识

出 版 天津人民出版社
出 版 人 黄 沛
地 址 天津市和平区西康路35号康岳大厦
邮政编码 300051
邮购电话 (022) 23332469
网 址 <http://www.tjrmcbs.com>
电子信箱 tjrmcbs@126.com
责任编辑 刘子伯
印 刷 北京合众伟业印刷有限公司
经 销 新华书店
开 本 710×1000毫米 1/16
印 张 23
插 页 0
字 数 327千字
版次印次 2018年11月第1版 2018年11月第1次印刷
定 价 49.80元

版权所有 侵权必究

目录

《人民的名义》：反腐大戏中的法律细节

- NO. 1 祁同伟安排人撞死陈海，构成交通肇事罪吗？ / 001
- NO. 2 蔡成功的案子，该由哪个部门来管？ / 001
- NO. 3 剧中欧阳菁和李达康离婚如此神速，而生活中的离婚过程为什么很困难？ / 002
- NO. 4 日息4%的约定符合法律规定吗？ / 003
- NO. 5 过桥贷款、股权质押是怎么回事？ / 003
- NO. 6 面对索贿，我们该怎么办？ / 004

《我的前半生》：如何与前任优雅地分手

- NO. 1 家庭主妇可以与丈夫共同拥有夫妻共同财产吗？ / 006
- NO. 2 经济实力不强，就无法获得抚养权吗？ / 007
- NO. 3 没有判得抚养权，孩子就不是自己的孩子了吗？ / 008
- NO. 4 夫妻一方出轨，就一定要净身出户吗？ / 008
- NO. 5 如果孩子被判决归谁抚养，房子就会判给谁吗？ / 009
- NO. 6 陈俊生是否构成重婚罪？ / 010

《北上广不相信眼泪》：职场“小鲜肉”必备法律锦囊

- NO. 1 公司能否禁止员工之间结婚？ / 011



- NO. 2 盗取商业秘密是市场竞争的“必杀技”吗？ / 012
- NO. 3 赵小亮如果背上职务侵占这个“黑锅”，会是怎样的结局？ / 012
- NO. 4 取保候审要经过什么程序？ / 013
- NO. 5 轻微伤和轻伤在处理中有什么区别？ / 014

《急诊科医生》43集：医者仁心中的法律世界

- NO. 1 精神分裂症患者犯罪，要负刑事责任吗？ / 015
- NO. 2 做手术，必须要患者家属签字吗？ / 016
- NO. 3 安乐死在国内合法吗？ / 016
- NO. 4 纱布残留在患者体内，医院应该承担什么责任？ / 017
- NO. 5 江晓琪父母研制的药物专利书上写的是郑岚阿姨的名字，这是侵权吗？ / 018

《全民目击》：顶包坐牢背后的法律真相

- NO. 1 将人杀死后，拿走价值300万元的手表，如何定罪？ / 019
- NO. 2 证人可以旁听法庭审理吗？ / 020
- NO. 3 林泰、孙伟等人涉嫌伪证罪吗？ / 020
- NO. 4 律师为真相负责吗？ / 021
- NO. 5 重审在法院审理案件过程中是什么程序？ / 021

《半路父子》：一个关于重组家庭的法律故事

- NO. 1 偷家里人的钱犯法吗？ / 023
- NO. 2 高峰欠款跑路，债权人可以找江欣要钱吗？ / 024
- NO. 3 在奶奶的劝说下到派出所做笔录，算是自首吗？ / 024
- NO. 4 获得被害人谅解，会判刑轻一些吗？ / 025
- NO. 5 在法律上，建军和高迈之间是什么关系？ / 026

第一章 手把手教你打官司

- 001 打官司就是打证据 / 029
- 002 作为原告，需要准备哪些材料？ / 031
- 003 当了被告如何应对？ / 033
- 004 什么时候需要追加第三人参加诉讼？ / 035
- 005 打官司要花哪些钱？ / 037
- 006 律师费由谁承担？ / 039
- 007 打一个官司要多长时间？ / 041

第二章 恋爱、婚姻、家庭——一朵带刺的玫瑰

- 008 退婚了，对方彩礼该不该返还？ / 045
- 009 未婚同居，没有保障的“合伙人” / 047
- 010 重婚，怎么取证最有效？ / 049
- 011 养了女儿十二年，发现不是亲生的怎么办？ / 051
- 012 对方不愿意做亲子鉴定怎么办？ / 053
- 013 离婚有哪些途径？ / 055
- 014 因一方出轨而离婚，财产应该怎么分配？ / 057
- 015 离婚了，怎么分配婚前按揭房产？ / 059
- 016 离婚时或离婚后，遇到不明来源的共同债务怎么办？ / 061
- 017 离婚时，孩子抚养权归谁？ / 063
- 018 孩子的抚养费还能增加吗？ / 065
- 019 离婚了，还能探望孩子吗？ / 067
- 020 收养孩子，需要具备什么条件？ / 069

第三章 财产继承——咱老百姓也有遗产恩怨

- 021 遗腹子有继承权吗？ / 073
- 022 法定继承有先后顺序吗？ / 075



- 023 遗嘱怎么写才有效? / 077
- 024 未尽赡养义务, 可以剥夺继承权吗? / 079
- 025 再婚家庭财产如何继承? / 081
- 026 继承权在什么情况下会丧失? / 083
- 027 住房公积金能否作为遗产? / 085
- 028 继承人放弃继承权, 还能产生代位继承吗? / 087
- 029 遗产不足清偿债务, 还要为缺乏劳动能力又没有生活来源的人保留必要的份额吗? / 089
- 030 签订遗赠扶养协议后, 受遗赠人无正当理由不履行遗赠扶养协议怎么办? / 091
- 031 继承人先于被继承人死亡的情况下, 遗产如何处理? / 093
- 032 丧偶儿媳有继承权吗? / 095

第四章 职场维权真的那么难吗——谁动了我的奶酪?

- 033 劳动关系还是劳务关系? / 099
- 034 公司不签订劳动合同怎么办? / 101
- 035 试用期多长时间? / 103
- 036 社会保险可以自愿放弃吗? / 105
- 037 劳务派遣中, 劳动者被拖欠工资, 应该以谁为被告? / 107
- 038 女职工的那些事 / 109
- 039 所有员工都适用竞业禁止协议吗? / 111
- 040 加班费、经济补偿金怎么计算? / 113
- 041 如何避免自己成为公司规章制度下的“炮灰”? / 116
- 042 超过法定退休年龄的务工农民适用工伤条例吗? / 118
- 043 遭遇工伤后, 如何计算赔偿金额? / 120
- 044 工伤私了后, 还能反悔吗? / 123
- 045 已经获得民事赔偿, 是否还可以享受工伤待遇? / 125

046 末位淘汰制合法吗? / 127

第五章 创业者必须关注的法律问题

047 选择什么样的公司形式才是最好的? / 131

048 合伙人擅自处理业务, 如何处理? / 133

049 如何进行股权转让? / 135

050 怎样签订合同最能避免麻烦? / 137

051 白纸黑字都是有效的吗? / 139

052 盗窃商业秘密要承担什么责任? / 141

053 卖房子广告仅仅是广而告之吗? / 143

054 傍名牌是侵权行为吗? / 145

055 借条和欠条, 有什么区别? / 147

056 别让连带责任毁了企业 / 149

057 流质条款有效吗? / 151

058 债权人破产, 如何分得最后一杯羹? / 153

059 担保人替人还钱后, 该怎么办呢? / 155

第六章 理财——看紧你的“钱袋子”

060 因上市公司做虚假陈述等行为导致股民受到重大损失能否要求赔偿? / 159

061 不要被“高收益率”冲昏了头脑 / 161

062 在银行柜台, 存款还是购买理财产品? / 163

063 超过银行利率的借款利息, 受法律保护吗? / 165

064 P2P理财投资受法律保护吗? / 167

065 比特币合法吗? / 169

066 转错账只能自认倒霉吗? / 171

067 存款被人冒领, 银行是否应当承担赔偿责任? / 173



- 068 信用卡被盗用，责任由谁承担？ / 175
- 069 证券公司及其从业人员的哪些行为属于欺诈行为？ / 177
- 070 客户理财产品亏损，银行要赔偿本金损失吗？ / 179

第七章 消费维权——不能雾里看花

- 071 网络购物买到的商品与卖家描述的不符怎么办？ / 183
- 072 购物网站个人注册信息被盗，网站需要承担法律责任吗？ / 185
- 073 消费者因产品缺陷受到人身伤害，可以向谁索赔？ / 187
- 074 消费者未验货的商品出现质量问题，有权要求退换货吗？ / 189
- 075 就餐时车辆在酒店指定的停车场被盗，由谁承担责任？ / 191
- 076 游客在景区内受伤，景区是否应承担责任？ / 193
- 077 故意买过期食品，法律支持赔偿吗？ / 195
- 078 购买明知已过期食品，生病住院谁来赔偿？ / 197
- 079 婚礼录像丢失，顾客要求精神损害赔偿 / 199
- 080 家具商场里买到伪劣产品怎么办？ / 201
- 081 “售出商品概不退换”，有质量问题怎么办？ / 203
- 082 因虚假广告的误导而购买产品，应当如何索赔？ / 205
- 083 因退换商品而支付额外的运输费用，能否向经营者索赔？ / 207
- 084 购物被怀疑是小偷，被商家搜身，应当怎么办？ / 209
- 085 电影院“谢绝外带食品”的规定有效吗？ / 211
- 086 公交车内摔伤，谁来承担责任？ / 213
- 087 旅行社擅自改变或减少旅游景点，应当如何处理？ / 215
- 088 旅游者在旅途中受伤或死亡，旅行社是否应当承担责任？ / 217

第八章 房产买卖租赁——说说房产中的那些“坑”

- 089 如何应对开发商面积陷阱？ / 221
- 090 未交房前怎样防止开发商将房屋另卖？ / 223

- 091 房地产商将小区共有部分赠给一个业主的行为是否有效? / 225
- 092 购买未经商品房预售登记备案的房屋, 签订的购房合同有效吗? / 227
- 093 正在租赁的房子, 怎样购买才能降低风险? / 229
- 094 房屋共有人之一恶意出卖房屋, 合同有效吗? / 231
- 095 口头购房合同具有法律效力吗? / 234
- 096 售房人不将户口及时迁移怎么办? / 236
- 097 购买小产权房有什么法律后果? / 238
- 098 开发商承诺的“学区房”兑现不了, 应当承担什么责任? / 240
- 099 租赁期满承租人继续租住房屋, 出租人未表示反对的, 原租赁合同继续有效吗? / 242
- 100 承租人是否有义务承担租赁房屋的修缮费用? / 244
- 101 承租人未经同意可以转租房屋吗? / 246
- 102 经营性用房租赁期内, 拆迁利益如何分配? / 248
- 103 法律支持“凶宅”一说吗? / 251
- 104 购买业主正在出租的房屋, 可以解除原来的租赁协议吗? / 253

第九章 物业纠纷——小区业主该怎样维权

- 105 谁拿走了小区外墙的广告收益? / 257
- 106 物业公司能停掉我家的电和水吗? / 259
- 107 不交专项维修资金, 谁有权起诉? / 261
- 108 暖气费欠缴, 诉讼时效如何计算? / 263
- 109 暖气漏水, 责任如何承担? / 265
- 110 收取装修管理费合法吗? / 267
- 111 地下停车场属于业主所有吗? / 269
- 112 物业服务存在瑕疵, 可以拒交物业费吗? / 271
- 113 业主家失窃, 物业公司有赔偿义务吗? / 273



- 114 业主擅自改建房屋致使他人房屋漏雨，物业公司有责任吗？ / 275
- 115 业主委员会怎么成立才是合法的？ / 277
- 116 业主的知情权得不到满足，怎么办？ / 279

第十章 侵权损害赔偿——捍卫你的合法权益

- 117 当事人对道路交通事故认定有异议的怎么办？ / 283
- 118 在交通事故赔偿中，双方当事人达成调解协议后，还可以再起诉吗？ / 285
- 119 当事人对鉴定意见有异议，是否可以申请重新鉴定？ / 287
- 120 在一般的交通事故中，受害人可以将哪些单位或自然人列为共同被告？ / 289
- 121 发生交通事故时，没有及时报警，没有事故认定书，是否可以起诉？ / 291
- 122 道路交通事故造成的损失包括哪些？ / 293
- 123 同时投保交强险和商业三者险的机动车发生交通事故后，如何确定保险公司的赔偿责任？ / 297
- 124 擅自驾驶他人机动车致人损伤的，相关责任由谁承担？ / 300
- 125 因在公路上堆放物品等妨碍通行的行为，导致交通事故造成损害，该由谁承担相关责任？ / 302
- 126 被多次转让但未办理过户手续的机动车造成交通事故损害，是否由原来的车主承担相关赔偿责任？ / 305
- 127 动物伤人谁担责？ / 307
- 128 孩子被同学打伤，学校还是家长承担责任？ / 309
- 129 高空抛物被砸伤，谁来承担责任？ / 311
- 130 聚会宴上好友醉酒，坠楼受伤，酒友要负多大责任？ / 313
- 131 拾得钻戒，拾得者拒不归还怎么办？ / 315
- 132 医院未能医治好病人或病人不治身亡属于医疗事故吗？ / 317

- 133 患者在医院输血染上丙肝，医院需承担赔偿责任吗？ / 319
- 134 美容之后出现问题怎么办？ / 321
- 135 肖像权被侵犯，如何维护权利？ / 323

第十一章 违法和刑事犯罪

——不伤害别人，也要避免成为受害人

- 136 别人有错在先，自己“打抱不平”，法律支持吗？ / 327
- 137 醉酒时的行为能免于各种处罚吗？ / 329
- 138 正当防卫与防卫过当的界限在哪里？ / 331
- 139 因紧急避险造成他人伤害，要负刑事责任吗？ / 333
- 140 请他人“溜冰”，也是犯罪吗？ / 335
- 141 被假释或缓刑后，是不是不用再进监狱了？ / 337
- 142 犯罪后逃跑，能够一跑了之吗？ / 339
- 143 与十四周岁少女发生性关系，只要是少女自愿就没事吗？ / 341
- 144 打警察，即使打得很轻也是犯罪？ / 343
- 145 花钱“买媳妇”也是犯罪吗？ / 345
- 146 为要回欠款，拘禁债务人构成犯罪吗？ / 347
- 147 盗窃数额小就没事吗？ / 349
- 148 偷窃亲属家中的东西也是犯法吗？ / 351
- 149 自首行为怎么认定？ / 353
- 150 是民间借贷，还是集资诈骗？ / 355

《人民的名义》：反腐大戏中的法律细节

《人民的名义》被誉为“反腐高压下中国政治和官场生态的长幅画卷”，引起收视狂潮。一场主旋律题材的反腐大戏，为什么能够艺压群芳？除了社会公众对反腐败的强烈关注之外，带有悬疑性的法律故事情节也是重要看点。不过，看完《人民的名义》，是不是感觉还有一些法律上的细节，没有彻底弄个明白？

NO. 1 祁同伟安排人撞死陈海，构成交通肇事罪吗？

剧情：“1.16”事件那天晚上，高小琴告诉祁同伟，刘庆祝把他们的事情向陈海举报了，而且在电话里还把赵瑞龙、刘新建和祁同伟都泄露了。祁同伟确定刘庆祝已经向陈海举报之后，就找阮成玉制造了这场车祸。

解读：显然，祁同伟和阮成玉构成了共犯，前者是策划，后者是具体实施，共同制造了一场车祸。但疑问在于，二人触犯了刑法上的哪个罪名呢？是交通肇事罪，还是故意杀人罪？

首先来看二者的区别：交通肇事是过失犯罪，犯罪嫌疑人并不希望，也不放任犯罪结果的发生，而是由于疏忽大意或者过于自信引起的犯罪；而故意杀人则不同，犯罪嫌疑人行为的目的就是置人于死地。祁同伟和阮成玉制造的这起车祸，表面看来是一起普通的车祸，但最为关键的，还是要看犯罪嫌疑人的主观动机：是因为驾驶不当引发的交通事故，还是利用交通工具的故意杀人？对陈海的死，是出于故意还是过失？从剧情来看，显然这是一起精心策划的故意杀人案件，应该以故意杀人罪定罪量刑。

NO. 2 蔡成功的案子，该由哪个部门来管？

剧情：蔡成功煽动工人占厂闹事，下令使用汽油肇事，造成三人死亡，



几十人受伤，涉嫌以危险方法危害公共安全罪。这是发生在京州市的大案要案，蔡成功是主要犯罪嫌疑人。同时，蔡成功又涉嫌行贿欧阳菁200万元。那么蔡成功案件应该由哪个部门来立案管辖呢？“1.16”大火事件后，警方和检方都在寻找蔡成功。蔡成功到案后，警方和检方都想控制蔡成功，上演了一场抢人大战。

解读：根据我国法律规定，刑事案件原则上归公安机关侦查，但检察机关可以直接立案侦查贪污、受贿、渎职等案件。如果同一个犯罪嫌疑人同时涉嫌一般刑事犯罪和职务犯罪，就会产生公安机关与检察机关的管辖权冲突。我国法律规定，如果主罪属于公安机关管辖，由公安机关为主侦查，人民检察院配合；如果主罪属于人民检察院管辖，由人民检察院为主侦查，公安机关配合。

蔡成功涉嫌行贿欧阳菁200万元，可能判处5至10年的有期徒刑；而蔡成功涉嫌以危险方法危害公共安全致人重伤一案，可能判处10年以上有期徒刑、无期徒刑或死刑。因此，对于蔡成功而言，危害公共安全犯罪是主罪，所以由公安机关为主侦办。

当然，需要说明的是，随着国家监察体制改革试点工作的推进，检察机关的反贪、反渎和职务犯罪预防职能由监察委员会承担。也就是说，这件案子如果放在现在，管辖权应该在公安机关和监察委员会之间移转。

NO. 3 剧中欧阳菁和李达康离婚如此神速， 而生活中的离婚过程为什么很困难？

剧情：欧阳菁打电话让李达康立即回家跟她办理离婚手续。李达康马上通知了民政局的同事去家里，自己也匆匆赶回了家。欧阳菁一回到家，就开始收拾衣服，等李达康一到，他们就签署了离婚协议，两人正式离婚。

解读：为什么欧阳菁和李达康离婚这么容易，而在实际生活中却要不断地起诉？除了李达康能够调动民政局人员去家里办理离婚手续的便利之外，最大原因是两人的离婚方式。

离婚有两种方式：一是协议离婚，二是诉讼离婚。协议离婚，是指夫妻双方协商解除婚姻关系的法律行为，和平分手、好聚好散。而诉讼离婚是由一方向人民法院起诉，人民法院经过审理后，调解或判决解除婚姻关系的法律制度。在诉讼离婚的流程上，较为复杂，要经过起诉、立案、调解、开庭审理等环节。如果当事人对判决不服，还可以向上一级法院提起上诉，进入二审诉讼程序。

在生活中，离婚难主要存在于诉讼离婚中。法院是否判决离婚，主要根据是夫妻感情是否彻底破裂。如果一方不愿意离婚或者涉及孩子抚养、财产分割，没有过硬的证据，在第一次起诉时，法院一般不会判决离婚。

NO. 4 日息4‰的约定符合法律规定吗？

剧情：蔡成功在举报的过程中提到大风服装厂向山水集团借了一笔5000万元的过桥借款，约定借期六天，日息4‰，并以大风服装厂全部股权做抵押。结果京州商业银行突然断贷，导致大风服装厂难以偿还山水集团的过桥借款，光是利息就滚到了4000多万元。

解读：《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》中明确规定，关于民间借贷的利息，借贷双方约定的利率未超过年利率24%，人民法院支持。借款利率超过年利率36%，超过的部分无效。在24%~36%之间的部分，借款人主动履行的，不能要求返还；借款人不主动履行的，出借人只能按24%主张。

本剧中大风服装厂向山水集团的借款约定的利率为日息4‰，如果按此计算，年利率将达到144%，明显超过了国家规定，这时候，法律应该站在哪一边呢？除非大风服装厂自愿并且支付了36%的利息，否则法律仅支持24%的利息。

NO. 5 过桥贷款、股权质押是怎么回事？

剧情：大风服装厂老总蔡成功持有51%股权，职工持股会持有49%股



权。大风服装厂向高小琴的山水集团借了5000万元作为过桥资金，并以大风服装厂的全部股权作为质押，但职工持股会并不知情。合作多年的京州城市银行不再续贷，山水集团起诉大风服装厂要求偿还借款，实现质押股权。最终，法院判决大风服装厂败诉，山水集团成为大风服装厂的实际控制人、股东。

解读：过桥贷款又称搭桥贷款，主要用于弥补借款人短时间内的资金缺口，通过过桥资金达到与长期资金对接的条件。例如，甲企业的银行贷款即将到期，需要先还上这笔贷款才能再次借款，于是甲企业就向乙企业借钱，先还上银行的贷款，等拿到银行新的贷款之后，再归还乙企业。

股权质押，是指出质人以其所拥有的股权作为质押标的物而设立的质押。蔡成功将公司股权质押给山水集团做过桥贷款，借款5000万元，准备从京州银行拿到贷款后再还给山水集团。但京州银行突然对大风服装厂停止贷款，导致蔡成功资金链断裂，过桥贷款也就变成了高利贷。法院根据订立的质押协议，判决大风服装厂的所有股权归山水集团所有。

按照《中华人民共和国担保法》的规定，以依法可以转让的股票出质的，出质人与质权人应当订立书面合同，并办理出质登记。在没有经过大风服装厂其他股东同意的情况下，蔡成功把全部股权质押给了山水集团，这个质押合同显然是无效的。值得质疑的是，这样的质押合同是如何在有关部门进行登记的？另外，根据法律规定，出质人和质权人在合同中不得约定在债务履行期届满债权人未受清偿时，质物的所有权转移为质权人所有。而在本案中，法院直接判决股权归债权人山水集团所有，明显没有法律依据。剧作者用这样一份“无厘头”的判决，来说明这一案件背后可能存在的司法腐败。

NO. 6 面对索贿，我们该怎么办？

剧情：某国家部委项目处赵德汉看上去老实朴素，却是一个“小官巨贪”的典型。他与潜逃美国的京州市副市长丁义珍一样，长期存在索贿

行为。

解读：索贿，指行为人在进行职务活动时，向当事人明示或者暗示要求贿赂财物，或明示或者暗示如不送财物会有严重后果，以此进行勒索。索贿是受贿罪客观方面的一种表现形式。以索取的方式收受他人财物的，仍然属于受贿罪，只是因为影响恶劣，所以在量刑上从重处罚。

作为投资人或办事人员，遇到索贿，该怎么办呢？首先，应避免主动行贿犯罪。其次，“阎王好惹，小鬼难缠”，如果为了追求自身正当利益迫不得已付出了财物，要尽量保存有关受贿证据，比如，留下刷卡转账凭证；拍下受贿过程，留作视频证据；录下通话语音，留作音频证据；等等。最后，一旦索贿行为发生，要利用已留取证据自证清白，以免因行贿罪被定罪处罚。