

www.dachengnet.com

北京市东直门南大街3号国华投资大厦5、12-15层 (100007)  
5F/12/F-15/F, Guohua Plaza, 3 Dongzhimennan Avenue,  
Beijing 100007, China  
Tel: 8610-58137799  
Fax: 8610-58137788 (12/F), 58137766 (15/F)



DACHENG  
LAW  
OFFICES

大成律师事务所

# 大成诉讼与仲裁通讯

**Dacheng Law Offices**  
**Litigation and Arbitration Newsletter**

**2012年1月 • 第1期**  
**January 2012 • Issue 1**



# 目录

<b>■ 本期导读</b>	1
<b>■ 全国人大及其常委会最新立法动态</b>	3
一、    十一届全国人大常委会第二十四次会议在京举行	3
——本次会议审议了职业病防治法修正案草案、刑事诉讼法修正案草案、出境入境管理法草案、军人保险法草案、预算法修正案草案、关于澳门特别行政区基本法附件有关条款的解释草案等法律案，审议全国人大常委会关于召开十一届全国人大五次会议的决定草案等。	
二、    十一届全国人大常委会第七十四次委员长会议在京举行	3
——本次会议听取了关于修改职业病防治法的决定草案修改意见的汇报、关于刑事诉讼法修正案草案审议意见、关于澳门特别行政区基本法附件一第七条和附件二第三条的解释草案审议结果、关于第十二届全国人大代表名额和选举问题的决定草案、香港选举第十二届全国人大代表的办法草案、澳门选举第十二届全国人大代表的办法草案、关于召开第十一届全国人大五次会议的决定草案审议情况等等汇报。	
<b>■ 国务院及其部委最新法治动态</b>	5
一、    校车安全条例草案今公开征求意见	5
——为加强校车安全管理，保障乘车幼儿、学生人身安全，国务院法制办会同有关部门研究了校车安全方面存在的突出问题，针对保障校车安全的主要环节，总结一些地方加强校车安全管理的有效做法，征求部分地方、单位和专家的意见，研究起草了草案征求意见稿。征求意见稿共八章五十九条，分别对学校 and 校车服务提供单位，校车使用许可，校车驾驶人，校车通行安全，校车乘车安全，法律责任等方面做出了详细规定。公众可在 2012 年 1 月 11 日前对草案征求意见稿提出建议。	
<b>■ 最高法院最新司法动态</b>	7
一、    最高人民法院发通知要求依法妥善审理民间借贷纠纷案件	7
——《通知》通过 10 方面的内容规定妥善审理民间借贷纠纷工作：1、高度重视民间借贷纠纷案件的审判执行工作；2、做好民间借贷纠纷案件的立案受理工作；3、依法惩治与民间借贷相关的刑事犯罪；4、依法妥善审理民间借贷纠纷案件；5、加大对民间借贷纠纷案件的调解力度；6、依法保护合法的借贷利息；7、注意防范制裁虚假诉讼；8、妥善适用有关司法措施；9、积极促进建立健全民间借贷纠纷防范解决机制；10、加强对民间借贷纠纷案件新情况新问题的调查研究等内容。	
二、    最高人民法院发布第一批指导性案例	9
——最高院本次发布了 4 个指导性案例，包括民事和刑事案例各 2 个，其中两个民事指导性案例为：一个旨为促进二手房交易市场中介服务的公平竞争，平等保护房屋购买者和中介服	

务者的合法权益；一个意在充分尊重当事人的诉讼权利，督促和教育当事人自觉履行约定义务。对于如何用好指导性案例，最高院发言人指出，一要准确把握指导性案例中“裁判要点”所归纳的指导信息，不得超越裁判要点的指导意见借题发挥；二要切实把握“类似案件”标准；三是明确“参照”的内容为指导性案例的裁判规则、阐释的法理、说明的事理，而不是比葫芦画瓢参照具体的裁判结果。

## ▣ 仲裁新动态 ..... 12

- 一、 贸仲委派员出席国际仲裁研讨会并发表演讲 ..... 12  
——11月22日及12月2日，贸仲委秘书局涉外业务处王洁处长应邀参加了分别由英格兰和威尔士大律师公会与中英律师交流协会在北京喜来登酒店举办的“国际仲裁：英国和中国的观点”研讨会，以及中国欧盟商会在北京希尔顿酒店举办的国际仲裁调解早餐研讨会。
- 二、 贸仲委与北京市律协成功举办律师仲裁工作座谈会 ..... 12  
——12月8日，中国国际经济贸易仲裁委员会与北京市律师协会联合举办“律师仲裁工作座谈会”，双方就律师如何在仲裁领域更好发挥作用，律师担任仲裁员时如何正确把握角色转换，以及职业为律师的仲裁员在其担任仲裁员的仲裁机构代理案件是否存在利益冲突等问题进行深入探讨。
- 三、 韩国代表团来访贸仲委 ..... 13  
——12月9日，贸仲委副秘书长李虎会见了以韩国统一部社会文化交流课课长徐斗铉为首的韩国代表团一行5人。李虎向客人介绍了贸仲近年来的发展状况、受理案件数量、类型以及适用法律，并就贸仲委与有关仲裁机构之间的合作关系、涉外案件涉及的国家和地区等问题回答了客人的提问。
- 四、 于健龙副主任会见哈萨克斯坦司法中心国际仲裁院副主席一行 ..... 14  
——12月13日，贸仲委副主任兼秘书长于健龙先生会见了来访的哈萨克斯坦司法中心国际仲裁院副主席彼得·格若什尼科夫先生一行3人，他简要介绍了贸仲委的历史、职能和受理案件情况，并就哈萨克斯坦近年来仲裁业务的发展情况、哈萨克斯坦司法中心国际仲裁院的职能、仲裁员选定和案件办理程序等问题向副主席先生进行了了解。
- 五、 冷海东副秘书长出席2011年全国银行业维权工作会议 ..... 14  
——12月21日，冷海东副秘书长应邀出席了2011年全国银行业维权工作会议并讲话，他在讲话中介绍了贸仲委的发展概况，受理金融类仲裁案件的情况，以及双方在加强合作沟通、推广仲裁解决金融纠纷，推进诉讼、仲裁、调解相结合的“大维权”金融纠纷解决机制建设方面取得的实质性的进展。

## ▣ 地方法治亮点 ..... 16

- 一、 天津出台意见规范融资租赁物权属争议案件审理 ..... 16  
——《天津市高级人民法院关于审理融资租赁物权属争议案件的指导意见（试行）》旨在维护融资租赁交易安全，平等保护当事人的合法权益，推进天津市金融信用体系建设，在审理融资租赁物权属争议案件中，统一法律适用原则，正确处理案件。

- 二、 安徽 15 项具体措施构建非公有制企业商事纠纷诉调衔接机制 ..... 16  
——安徽省高级人民法院与省工商联加强沟通协调，联合下发了《关于建立健全涉及非公有制企业商事纠纷诉调衔接机制的意见》，该《意见》提出了 15 项具体措施，旨在及时、妥善化解纠纷，依法保护非公有制企业的合法权益，营造非公有制经济发展的良好法治环境。
- 三、 福建出台新规全程保障诉讼各方知情权 ..... 17  
——福建省高级人民法院近日出台《关于加强司法全程释明说理答疑工作的若干意见（试行）》，《意见》分为 72 条，分别在立案、审理、裁判、判后以及执行等节点，明确法官对诉讼各方开展释明说理和答疑解惑的工作职责。
- 四、 重庆试点设立“环境保护审判庭” ..... 18  
——12 月 6 日，根据重庆市高级人民法院出台的《关于试点设立专门审判庭集中审理刑事、民事、行政环境保护案件的意见》，重庆市万州区人民法院环境保护审判庭、渝北区人民法院环境保护审判庭分别挂牌成立，实现了首次在省级层面以规范性文件方式建立起全面、系统、具体的专门环境审判制度体系，并引入“环境保护禁止令”制度，在裁判和执行方式上也进行了创新。
- 五、 浙江首例环保公益诉讼案件开庭审理 ..... 19  
——平湖检察院诉嘉兴市绿谊环保服务有限公司等 5 被告环境污染责任纠纷案在浙江省平湖市人民法院公开开庭审理，这是浙江省首例由检察机关提起的环境保护公益诉讼案。
- 六、 上海发布律师社会责任报告 ..... 20  
——《上海律师社会责任报告》于 12 月 15 日发布，这是全国省级层面首份全面反映律师义务履行社会责任的报告。

## ▣ 案例指导 ..... 22

- 一、 最高人民法院发布指导性案例 1 号：上海中原物业顾问有限公司诉陶德华居间合同纠纷案 ..... 22  
——房屋买卖居间合同中关于禁止买方利用中介公司提供的房源信息却绕开该中介公司与卖方签订房屋买卖合同的约定合法有效。但是，当卖方将同一房屋通过多个中介公司挂牌出售时，买方通过其他公众可以获知的正当途径获得相同房源信息的，买方有权选择报价低、服务好的中介公司促成房屋买卖合同成立，其行为并没有利用先前与之签约中介公司的房源信息，故不构成违约。
- 二、 最高人民法院发布指导性案例 2 号：吴梅诉四川省眉山西城纸业有限公司买卖合同案 ..... 24  
——民事案件二审期间，双方当事人达成和解协议，人民法院准许撤回上诉的，该和解协议未经人民法院依法制作调解书，属于诉讼外达成的协议。一方当事人不履行和解协议，另一方当事人申请执行一审判决的，人民法院应予支持。
- 三、 知情权纠纷：夏浩鹏等人诉上海市闸北区精文城市家园小区业主委员会业主知情权纠纷案 ..... 25

——业主知情权是指业主了解建筑区划内涉及业主共有权以及共同管理权相关事项的权利。根据最高人民法院《关于审理建筑物区分所有权纠纷案件具体应用法律若干问题的解释》第十三条的规定，业主请求公布、查阅建筑物及其附属设施的维修基金使用、业委会的决定及会议记录、共有部分的收益、物业服务合同等情况和资料的，人民法院应予支持。司法解释对于业主知情权的范围作出了明确的规定，业主以合理的方式行使知情权，应当受到法律保护。

#### 四、 反垄断纠纷：首例汽车消费领域反垄断民事案原告败诉 ..... 28

——消费者刘大华状告东风汽车有限公司东风日产乘用车公司、湖南华源实业有限公司垄断经营汽配一案，法院认为，在反垄断民事诉讼中，滥用市场支配地位的垄断行为是阻碍竞争的事实，证明该事实的存在应该有较严格的证据标准。一般需要进行周详的市场调查、经济分析、专题研究或利用公开的统计数据等方面的研究成果对市场支配地位进行定量分析，确定其支配地位。原告未对汽车零配件市场和汽修市场进行足够的调研，提交的证据无法证明被告的市场支配地位，遂法院判决原告败诉。原告在判决当天即上诉。

#### 五、 社会热点：李阳离婚案因财产争议未达成调解 ..... 30

——12月15日上午，备受媒体关注的李阳与KIM离婚一案在北京市朝阳区人民法院开庭审理，由于李阳坚持不公开审理，庭审过程未对媒体开放。虽然双方都同意离婚，但是由于在财产分割的问题上仍存争议，双方尚未能达成协议。由于我国尚没有关于家庭暴力的专门规定，只能按照一般的人身伤害案来处理。

### ■ 轻松驿站 ..... 32

#### ☆ 供暖开始如何使用加湿器 ..... 32



## 本期导读

2012 年的第一期的《大成诉讼与仲裁通讯》，内容涵盖“全国人大及其常委会最新立法动态”、“国务院及其部委最新法治动态”、“最高法院最新司法动态”、“仲裁新动态”、“地方法治亮点”、“案例指导”、“轻松驿站”等板块，旨在通报刚刚过去的一个月诉讼与仲裁的前沿法律资讯，介绍具有指导性意义的诉讼仲裁案例。

“**全国人大及其常委会最新立法动态**”栏目播报了十一届全国人大常委会第二十四次会议和十一届全国人大常委会第七十四次委员长会议的议案审议情况，重点审议议案包括职业病防治法修正案草案、刑事诉讼法修正案草案、关于澳门特别行政区基本法附件有关条款的解释草案等法律议案。

“**国务院及其部委最新法治动态**”栏目重点播报了《校车安全条例草案》的相关内容及亮点，公众可在 1 月 11 日前对该草案征求意见稿提出建议。

“**最高法院最新司法动态**”栏目播报了最高人民法院发布的《关于依法妥善审理民间借贷纠纷案件 促进经济发展维护社会稳定的通知》及第一批指导性案例，《审理民间借贷纠纷的通知》通过 10 个方面的内容规定，涵盖了依法妥善审理民间借贷纠纷工作的各个环节；最高法公布的第一批指导性案例包括民事和刑事各两个，在居间合同及诉外和解协议与判决的效力关系等方面具有指导性意义，两个民事案件在“案例指导”栏目中进行详细案情播报，便于各位律师更好的理解指导性案例。

“**仲裁新动态**”栏目播报了贸仲委领导出席国际仲裁研讨会、全国银行业维权工作会议的情况，以及与北京市律协举办的律师仲裁工作座谈会、会见韩国、哈萨克斯坦来访团的情况等。

“**地方法治亮点**”栏目选取了地方上的典型立法及司法事例进行播报，包括天津出台了规范融资租赁物权属争议案件的指导意见；安徽出台了构建非公有制企业商事纠纷诉调衔接机制的 15 条具体措施；福建高院出台了加强司法全程释明说理答疑工作的意见，全程保障诉讼各方的知情权；重庆及浙江纷纷在环境保护公益诉讼上寻求突

围之路，出台相关规定，受理环保公益诉讼案；上海正式发布了律师社会责任报告，全面反映了上海律师业的发展现状。

“**案例指导**”栏目详细播报了最高法发布的第一批指导性案例中的两个民事案件及一个最高法公报上刊载的业主知情权纠纷案件，便于各位律师遇有相似案件时参照；此外，社会热点关注了首例汽车消费领域反垄断民事案的审理情况以及李阳离婚案的庭审进展。

“**轻松驿站**”栏目介绍了“冬季如何正确使用加湿器”的知识。对于常用加湿器的办公室一族，应优选蒸馏水进行加湿，消毒时用高温水清洗，才可使加湿器发挥其正确效用，否则易导致呼吸系统不适等症状。

本通讯稿的目录及所有篇章后均设置链接，方便您轻松找到自己感兴趣的专题。

诚挚邀请各位律师为即将开播的“实务经验分享”专栏建言献策、热情投稿！共同耕耘出大成律师交流诉讼仲裁经验、分享心得的沟通平台！[有意投稿请您发送至邮箱xiang.li@dachenglaw.com](mailto:xiang.li@dachenglaw.com)（诉讼仲裁部部门秘书 李想 7630）



## 全国人大及其常委会最新立法动态

### 一、 十一届全国人大常委会第二十四次会议在京举行（来源：人民法院报，2011 年 12 月 27 日）

十一届全国人大常委会第二十四次会议 26 日上午在北京人民大会堂举行第一次全体会议。会议审议职业病防治法修正案草案、刑事诉讼法修正案草案、出境入境管理法草案、军人保险法草案、预算法修正案草案、关于澳门特别行政区基本法附件有关条款的解释草案等法律案，审议全国人大常委会关于召开十一届全国人大五次会议的决定草案等。

**职业病防治法修正案草案**已经常委会两次审议，法律委员会根据二次审议情况对草案做了进一步修改，并建议提请本次常委会会议审议通过。

**刑事诉讼法修正案草案**经过常委会初次审议后，中国人大网全文公布草案向社会征求意见。全国人大法律委员会、全国人大常委会法制工作委员会通过座谈、调研等方式听取了各方面意见。提交本次常委会会议的二次审议稿，从完善证据制度、强制措施、辩护制度、侦查措施、审判程序以及特别程序等方面，对草案做了进一步修改完善。

[返回至目录](#)

### 二、 十一届全国人大常委会第七十四次委员长会议在京举行（来源：人民法院报，2011 年 12 月 30 日）

十一届全国人大常委会第七十四次委员长会议 29 日下午在北京人民大会堂举行，吴邦国委员长主持会议。

会议听取了全国人大法律委员会主任委员胡康生作的关于修改职业病防治法的决定草案修改意见的汇报、关于刑事诉讼法修正案草案审议意见的报告、关于澳门特别行政区基本法附件一第七条和附件二第三条的解释草案审议结果的报告。

会议听取了全国人大常委会副委员长兼秘书长李建国作的关于第十二届全国人大代表名额和选举问题的决定草案、香港选举第十二届全国人大代表的办法草案、澳门选举第十



二届全国人大代表的办法草案、关于召开第十一届全国人大五次会议的决定草案审议情况的汇报。

会议听取了全国人大外事委员会主任委员李肇星作的关于《中华人民共和国和俄罗斯联邦关于打击恐怖主义、分裂主义和极端主义的合作协定》《中华人民共和国和意大利共和国引渡条约》《中华人民共和国政府和意大利共和国政府关于刑事司法协助的条约》的议案审议情况及批准的决定草案代拟稿的汇报。

委员长会议决定，根据常委会组成人员的审议意见，对上述议案作进一步修改后交付十一届全国人大常委会第二十四次会议闭幕会表决。

[返回至目录](#)

## 国务院及其部委最新法治动态

### 一、 校车安全条例草案今公开征求意见（来源：人民法院报、法制日报，2011 年 12 月 12 日）

国务院法制办 11 日在中国政府法制信息网正式公布《校车安全条例（草案征求意见稿）》，广泛征求社会各界意见。公众可在 2012 年 1 月 11 日前对草案征求意见稿提出建议。**该征求意见稿规定校车拥有三项特权，包括：交通警察遇运载学生的校车，应当指挥疏导校车优先通行；校车可以在公交专用车道以及其他禁止社会车辆通行但允许公交车辆通行的路段行驶；校车在道路上停车上下学生，后方车辆应当停车等待，不得超越，并规定校车的最高时速不得超过 60 公里，严禁超载。**

征求意见稿共八章五十九条。分别对学校 and 校车服务提供单位，校车使用许可，校车驾驶人，校车通行安全，校车乘车安全，法律责任等方面做出了详细规定。

征求意见稿规定，校车使用实行许可制度。校车是指依照本条例获得使用许可，用于接送幼儿园、小学、中学等从事学前教育、义务教育的教育机构的幼儿或者学生上下学的 7 座以上的载客汽车。

征求意见稿指出，县级以上地方人民政府应当根据本行政区域居住的学生的数量和分布状况等因素，依法制定、调整学校设置规划，保障学生就近入学或者在寄宿制学校入学，缩短上学距离，减少交通风险。对学生居住分散，难以保障就近入学或者在寄宿制学校入学的农村地区，国家通过财政资助、税收优惠、鼓励社会捐赠等多种方式，支持使用校车接送学生的服务。

政府部门的分工为：教育行政部门主要负责指导学校建立健全校车安全管理制度并监督落实，审核校车使用申请和校车驾驶人资格申请，组织开展学校交通安全宣传教育等；公安机关交通管理部门主要负责办理校车注册登记并核发校车标牌，审查校车驾驶人资格，查处校车的道路交通违法行为，查处取缔上路行驶的非校车，并配合教育部门组织开展学校安全宣传教育；交通运输、工业和信息化、产品质量监督、安全生产监督管理等有关部门按照各自的职责，负责校车安全管理的有关工作。征求意见稿还规定由国务院教育部门、公安部门会同有关部门，建立校车安全管理工作协调机制，统筹协调校车安全管理中的重大事项。

社会各界人士可**通过以下三种方式对草案征求意见稿提出建议**：一是登录中国政府法制信息网（网址：<http://www.chinalaw.gov.cn>），通过网站首页左侧的《法规规章草案意见征集系统》，对征求意见稿提出意见。二是通过信函方式将意见寄至：北京市 2067 信箱-国务院法制办公室（邮政编码：100035），请在信封上注明“校车安全条例征求意见”字样。三是通过电子邮件方式将意见发送至：[xcaq@chinalaw.gov.cn](mailto:xcaq@chinalaw.gov.cn)。

[返回至目录](#)

## 最高法院最新司法动态

### 一、 最高人民法院发通知要求依法妥善审理民间借贷纠纷案件（来源： 人民法院报，2011 年 12 月 7 日；法制日报，2011 年 12 月 11 日）

12 月 6 日，最高人民法院发布了《关于依法妥善审理民间借贷纠纷案件 促进经济发展维护社会稳定的通知》（以下简称《通知》）。《通知》指出，民间借贷客观上拓宽了中小企业的融资渠道，一定程度上解决了部分社会融资需求，增强了经济运行的自我调整 and 适应能力，促进了多层次信贷市场的形成和发展，但实践中民间借贷也存在着交易隐蔽、风险不易监控等特点，对金融秩序乃至经济发展、社会稳定造成不利影响。因此，各级人民法院要积极践行能动司法理念，充分发挥审判职能作用，妥善化解民间借贷纠纷，促进经济发展，维护社会稳定。

#### 【出台背景】

受国际国内经济形势变化等多种因素的影响，一些地方出现了与民间借贷相关的债务不能及时清偿、债务人出逃、中小企业倒闭等事件，对当地经济发展和社会稳定造成了较大冲击，相关纠纷案件在短期内大量增加。为践行能动司法理念，充分发挥审判职能作用，加强审判指导，最高人民法院相关部门专门进行调查研究，经多次论证，起草制定了审理民间借贷纠纷案件的指导意见。

#### 【主要内容】

《通知》具体包括 10 个方面的内容：

- 1、高度重视民间借贷纠纷案件的审判执行工作；
- 2、做好民间借贷纠纷案件的立案受理工作；
- 3、依法惩治与民间借贷相关的刑事犯罪；
- 4、依法妥善审理民间借贷纠纷案件；
- 5、加大对民间借贷纠纷案件的调解力度；
- 6、依法保护合法的借贷利息；
- 7、注意防范制裁虚假诉讼；

- 8、妥善适用有关司法措施；
- 9、积极促进建立健全民间借贷纠纷防范解决机制；
- 10、加强对民间借贷纠纷案件新情况新问题的调查研究。

这些内容基本涵盖了人民法院充分发挥职能作用、依法妥善审理民间借贷纠纷工作的各个方面、各个环节，是指导人民法院依法妥善审理民间借贷纠纷案件的比较全面的规范性文件。

### 【民间借贷利息的处理方法】

第一，依法保护合法的借贷利息，遏制高利贷化倾向。对于民间借贷的利息问题，《通知》要求依照合同法和《最高人民法院关于人民法院审理借贷案件的若干意见》第6条、第7条的规定处理。合同法专章规定了借款合同。最高院《关于人民法院审理借贷案件的若干意见》第6条规定：“民间借贷的利率可以适当高于银行的利率，各地人民法院可根据本地区的实际情况具体掌握，但**最高不得超过银行同类贷款利率的四倍**（包含利率本数）。超出此限度的，超出部分的利息不予保护。”对于复利问题，第7条又规定：“**出借人不得将利息计入本金谋取高利**。审理中发现债权人将利息计入本金计算复利的，其利率超出第六条规定的限度时，超出部分的利息不予保护。”《中国人民银行关于取缔地下钱庄及打击高利贷行为的通知》（银发〔2002〕30号）也明确：“民间个人借贷利率由借贷双方协商确定，但双方协商的利率不得超过中国人民银行公布的金融机构同期、同档次贷款利率（不含浮动）的4倍。超过上述标准的，应界定为高利借贷行为。”

第二，对预扣利息情形的处理。依照合同法第二百条的规定，**对于利息预先在本金中扣除的情形，应当按照实际借款数额返还借款并计算利息**。

第三，对于逾期利息的处理。《通知》的基本精神是在当事人约定的借期内利息不违反强制性规定的前提下，未约定逾期利率，**出借人以借期内的利率主张逾期还款利息的**，依法予以支持。当事人**既未约定借期内利率，也未约定逾期利率的**，**出借人参照中国人民银行同期同类贷款基准利率**，主张自逾期还款之日起的利息损失的，依法予以支持。

### 【防范制裁虚假诉讼】

在民间借贷纠纷案件中，虚假诉讼问题确实比较多，许多案件存在着原、被告双方对借据无异议的“手拉手”诉讼，有必要采取针对性的措施予以规制。《通知》即从防范和制裁两方面提出了指导意见：

第一，在防范措施方面。一方面要结合借贷事实有关的证据，进行综合判断。特别是对形式有瑕疵的“欠条”或者“收条”，要结合其他证据认定是否存在借贷关系；对现金



交付的借贷，可根据交付凭证、支付能力、交易习惯、借贷金额的大小、当事人关系以及当事人陈述的交易细节经过等因素综合判断，不可轻易下判或者调解。另一方面，发现有虚假诉讼嫌疑的，要及时依职权或者提请有关部门调查取证，以最大限度的发现案件真实，有效遏制当事人通过虚假诉讼来转移财产、逃避债务。

第二，在制裁措施方面。《通知》要求经查证确属虚假诉讼的，驳回其诉讼请求，并对其妨害民事诉讼的行为依法予以制裁；对于以骗取财物、逃避债务为目的实施虚假诉讼，构成犯罪的，依法追究刑事责任。

除了发布《通知》之外，最高人民法院不仅及时制定了《通知》，还结合法院工作实际及具体调研情况，向有关国家机关和主管部门连发六条司法建议。包括规范公务员参与民间借贷活动、加强民间借贷规范监管、规范和放开企业间借贷活动、规范不动产统一登记制度、规范国有资产转让行为、规范特殊交易登记制度。

[返回至目录](#)

## 二、 最高人民法院发布第一批指导性案例（来源：人民法院报，2011年12月21日）

为了落实案例指导制度，总结审判经验，统一法律适用，最高人民法院于12月20日发布了第一批指导性案例。

这次发布的4个指导性案例，包括民事和刑事案例各2个，严格依照《最高人民法院关于案例指导工作的规定》所确定的标准和程序精心编选并发布，体现以下几个特点：一是注重关注和保障民生，促进二手房交易市场中介服务的公平竞争，平等保护房屋购买者和中介服务者的合法权益；二是充分尊重当事人的诉讼权利，督促和教育当事人自觉履行约定义务，倡导恪守规则、诚实信用的市场经济道德；三是准确认定新类型受贿犯罪，积极回应人民群众对依法严厉惩治贿赂犯罪的期待，推进反腐倡廉建设；四是正确贯彻宽严相济刑事政策，在依法惩治犯罪的同时，着力化解社会矛盾，保障和促进社会和谐。

### 【指导性案例一：居间合同中“跳单”纠纷指导性案例】

上海中原物业顾问有限公司诉陶德华居间合同纠纷案，旨在为有效解决二手房买卖活

动中买方与中介公司因“跳单”引发的纠纷提供指导：居间合同中禁止买方利用中介公司提供的房源信息，却撇开该中介公司与卖方签订房屋买卖合同的约定具有约束力，即买方不得“跳单”违约；但是同一房源信息经多个中介公司发布，买方通过上述正当途径获取该房源信息的，有权在多个中介公司中选择报价低、服务好的中介公司促成交易，此行为不属于“跳单”违约。这样既可以保护中介公司合法权益，促进中介服务市场健康发展，维护市场交易诚信，又能促进房屋买卖中介公司之间公平竞争，提高服务质量，保护消费者的合法权益。（具体案情参见“案例指导”栏目）

### 【指导性案例二：诉讼外和解协议与判决的效力关系指导性案例】

吴梅诉四川省眉山西城纸业有限公司买卖合同纠纷案，旨在为正确处理诉讼外和解协议与判决的效力关系提供指导：当事人在二审期间达成诉讼外和解协议后撤诉的，当事人双方应当依约履行。一方当事人不履行或不完全履行和解协议的，另一方当事人可以申请人民法院执行一审生效判决。这样既尊重当事人对争议标的的自由处分权，强调了协议必须信守履行的规则，又维护了人民法院生效裁判的权威。（具体案情参见“案例指导”栏目）

### 【指导性案例三：新型受贿案指导性案例】

潘玉梅、陈宁受贿案旨在为处理利用新形式、新手段收受贿赂的案件提供指导：国家工作人员以“合办”公司的名义或以交易形式收受贿赂的，承诺“为他人谋取利益”未谋取利益而受贿的，以及为掩饰受贿犯罪而退赃的，不影响受贿罪的认定。这对于依法惩治受贿犯罪，有效查处新形势下出现的新类型受贿案件，推进反腐败斗争深入开展，具有重要意义。

### 【指导性案例四：判处死缓并限制减刑指导性案例】

王志才故意杀人案旨在为判处死缓并限制减刑案件的法律适用问题提供指导：刑法修正案（八）规定的对判处死缓的累犯和8种严重暴力性犯罪的死缓犯限制减刑制度，可以适用于2011年4月30日之前发生的犯罪行为；对于罪行极其严重，应当判处死刑立即执行，被害方反应强烈，但被告人具有法定或酌定从轻处罚情节，判处死刑缓期执行同时决定限制减刑能够实现罪刑相适应的，依法可以判处死缓并限制减刑。这有利于切实贯彻宽严相济刑事政策，既依法严惩严重刑事犯罪，又进一步严格限制死刑，最大限度地增加和谐因素，减少不和谐因素，促进和谐社会建设。

### 【如何用好指导性案例】

一要准确把握指导性案例中“裁判要点”所归纳的指导信息，**不得超越裁判要点的指导意见借题发挥。**

二要切实把握“类似案件”标准。类似案件**不仅指案情类似，更重要的是指争议焦点类似。**如果案情类似，但当事人诉讼争议的焦点不类似，则不得参照上述指导性案例。

三是“参照”主要指**参照指导性案例明确的裁判规则、阐释的法理、说明的事理，不是比葫芦画瓢参照具体的裁判结果**；参照也不同于适用法律、司法解释必须作为根据、依照，**只要类似案件的裁判符合指导性案例的裁判要点，可以引用为说理的依据，也可以不在裁判文书中具体引用。**如果当事人在诉讼中明确要求法院参照某个指导性案例，法官可以在裁判过程中或者在裁判文书的说理中作出回应并说明理由。

[返回至目录](#)

## 仲裁新动态

### 一、 贸仲委派员出席国际仲裁研讨会并发表演讲（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2011 年 12 月 2 日）

2011 年 11 月 22 日及 12 月 2 日，贸仲委秘书局涉外业务处王洁处长应邀参加了分别由英格兰和威尔士大律师公会以及中英律师交流协会在北京喜来登酒店举办的“国际仲裁：英国和中国的观点”研讨会，以及中国欧盟商会在北京希尔顿酒店举办的国际仲裁调解早餐研讨会。王洁处长就中国的仲裁制度、贸仲仲裁特色、贸仲新规则进行了专题发言，回答了与会者的提问，与代表团成员进行了友好交流，并就中国欧盟商会与贸仲在法律层面的进一步合作进行了初步探讨。

[返回至目录](#)

### 二、 贸仲委与北京市律协成功举办律师仲裁工作座谈会（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2011 年 12 月 8 日）

2011 年 12 月 8 日，中国国际经济贸易仲裁委员会与北京市律师协会联合举办的“律师仲裁工作座谈会”在北京国际商会大厦成功举行。贸仲委副主任兼秘书长于健龙、司法部律师公证司副司长周院生、北京市律师协会会长张学兵等领导出席会议，五十余家北京市知名律师事务所的 60 多名资深律师参加座谈会。

于健龙副主任首先介绍了贸仲委仲裁规则修改以及成立贸仲委投资争端解决中心等有关发展情况。于健龙副主任表示，贸仲委历来重视发挥律师在仲裁业务中的作用，律师界仲裁员在办案中广受好评，目前贸仲委仲裁员队伍中，律师所占的比率在 30%以上，体现了贸仲委对律师界的重视。仲裁的发展离不开律师的支持，贸仲委愿进一步加强与北京律协的合作以促进律师事业的发展，促进仲裁事业的发展，共同联手力争把中国企业的仲裁留在中国境内，携起手来把中国的仲裁推向世界。

张学兵会长表示，能成为一名仲裁员是许多律师执业中的梦想，而作为仲裁员既是骄傲，也是责任，仲裁员的裁决关系当事人的重大利益，一定要谨慎再谨慎。仲裁案件中的

代理律师也应当发挥专业水平，展示优良素质，共同推动案件审理的优质高效。

**此次座谈会的主题包括**探讨律师如何在仲裁领域更好发挥作用，律师担任仲裁员时如何正确把握角色转换，以及职业为律师的仲裁员在其担任仲裁员的仲裁机构代理案件是否存在利益冲突等。司法部律师公证司副司长周院生、北京市律师协会业务指导部主任庞正中、北京通商律师事务所合伙人王家路律师等先后作了主题发言。周院生副司长在发言中希望律师在参与仲裁业务中要做到勤勉、尽职、优质、高效，力争服务“上新台阶、上新水平”。他要求律师在工作中要积极争取将纠纷约定在贸仲委仲裁。与会律师围绕会议主题展开充分研讨。

贸仲委副秘书长李虎最后介绍了贸仲委近年在国际化方面的成就，阐述了贸仲委与国外仲裁机构相比的独特优势，他表示贸仲委将进一步更新仲裁理念，优化仲裁实践，走高端仲裁之路，打造仲裁品牌。

[返回至目录](#)

### 三、 韩国代表团来访贸仲委（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2011年12月9日）

2011年12月9日，贸仲委副秘书长李虎会见了以韩国统一部社会文化交流课课长徐斗铉为首的韩国代表团一行5人。代表团成员还包括，韩国统一部社会文化交流课、外交通商部、法务部、文化体育观光部等官员。

李虎副秘书长首先向客人介绍了贸仲近年来的发展状况、受理案件数量、类型以及适用法律，并就贸仲委与有关仲裁机构之间的合作关系、涉外案件涉及的国家和地区等问题回答了客人的提问。李虎副秘书长指出，近年来中韩贸易总额节节攀升，两国企业间的纠纷也随之增多，希望贸仲委与韩国政府及仲裁机构之间增进交流与沟通，共同为两国当事人提供更好的纠纷解决的服务。

徐斗铉先生希望借此机会加深对中国仲裁体系和贸仲委工作的认识，听取贸仲委处理企业间争议和纠纷的经验，增进双方的交流和了解，并希望贸仲委继续为中韩之间乃至中北亚和亚洲地区国家之间的贸易往来提供更大的帮助。

[返回至目录](#)



#### 四、 于健龙副主任会见哈萨克斯坦司法中心国际仲裁院副主席一行

(来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2011 年 12 月 13 日)

2011 年 12 月 13 日，贸仲委副主任兼秘书长于健龙先生会见了来访的哈萨克斯坦司法中心国际仲裁院（The International Arbitration Court of the Juridical Centre “IUS”）副主席彼得·格若什尼科夫先生（Peter I. Greshnikov）一行 3 人。

于健龙副主任对第一次到访中国的格若什尼科夫副主席表示欢迎，他简要介绍了贸仲委的历史、职能和受理案件情况，并就哈萨克斯坦近年来仲裁业务的发展情况、哈萨克斯坦司法中心国际仲裁院的职能、仲裁员选定和案件办理程序等问题向副主席先生进行了了解。

通过此次会谈中的交流与了解，双方均表示希望能增加互访，增进两机构和两国仲裁界专家之间的交往，共同为两国企业家提供更好的争议解决服务。

[返回至目录](#)

#### 五、 冷海东副秘书长出席 2011 年全国银行业维权工作会议（来源：中

国国际经济贸易仲裁委员会，2011 年 12 月 21 日）

12 月 21 日，冷海东副秘书长应邀出席了在广州市举行的、由中国银行业协会主办的 2011 年全国银行业维权工作会议并讲话。来自中国银行业协会各会员银行、农村信用合作社、各省、直辖市银行业协会共计 120 人参加了会议。

冷海东副秘书长在讲话中介绍了贸仲委的发展概况，受理金融类仲裁案件的情况，以及自贸仲委和中国银行业协会签署合作协议以来，双方在推荐银行业专家充实贸仲委仲裁员名册，加强合作沟通召开有关会议推广仲裁解决金融纠纷，推进诉讼、仲裁、调解相结合的“大维权”金融纠纷解决机制建设方面取得的实质性的进展。

为适应金融纠纷仲裁解决的国际趋势，同时也是为了促进金融争议的快速解决，贸仲委于 2003 年推出《金融争议仲裁规则》。据此，当事人之间因金融交易所发生的或与此有

关的争议，约定适用《金融争议仲裁规则》或贸仲委《仲裁规则》，均可将争议提交仲裁解决。**《金融争议仲裁规则》是国内唯一针对金融行业制定的专门的仲裁规则，适应金融争议快速解决的需求，案件的审理期限上比一般案件明显缩短。**

贸仲委仲裁员名册中吸纳了金融领域的众多国内外专家以及中国银行业协会推荐的30余名银行界专家，现有的贸仲委仲裁员名册为国内外的金融行业当事人提供了更为丰富和专业的选择。

近年来，中国银监会越来越重视银行业纠纷的仲裁解决，中国银行业协会也把加强与贸仲委合作，推进银行业纠纷的仲裁解决作为2012年的工作规划之一。

[返回至目录](#)

## 地方法治亮点

### 一、 天津出台意见规范融资租赁物权属争议案件审理（来源：人民法院报，2011 年 12 月 3 日）

天津市人民政府和天津市高级人民法院联合召开新闻发布会，向社会公布《天津市高级人民法院关于审理融资租赁物权属争议案件的指导意见（试行）》（以下简称《意见》）。这是天津高院积极参与社会管理创新，为《天津滨海新区综合配套改革试验总体方案》和《天津北方国际航运中心核心功能区建设工作方案》的落实提供有效司法保障的一项具体实践活动。《意见》旨在维护融资租赁交易安全，平等保护当事人的合法权益，推进天津市金融信用体系建设，在审理融资租赁物权属争议案件中，统一法律适用原则，正确处理案件。

《意见》规定，从事融资租赁交易的出租人，应当依照《关于做好融资租赁登记和查询工作的通知》（以下简称《通知》）的规定，在“中国人民银行征信中心融资租赁登记公示系统”将融资租赁合同中载明的融资租赁物权属状况，予以登记公示。未依照规定办理登记公示的，出租人对租赁物的所有权不得对抗《通知》中所列机构范围内的善意第三人；《通知》中所列各机构在办理动产抵押、质押、受让等业务时应当依照《通知》所规定的必要程序，登陆“中国人民银行征信中心融资租赁登记公示系统”对所涉标的物的权属状况进行查询。

[返回至目录](#)

### 二、 安徽 15 项具体措施构建非公有制企业商事纠纷诉调衔接机制（来源：人民法院报，2011 年 12 月 5 日）

日前，安徽省高级人民法院与省工商联加强沟通协调，联合下发了《关于建立健全涉及非公有制企业商事纠纷诉调衔接机制的意见》（以下简称《意见》）。

《意见》认为，随着非公有制经济主体数量增加、经营活动更加活跃，涉及非公有制经济主体的商事纠纷时有发生，全省法院受理涉及非公有制经济的商事案件呈上升趋势。

及时、妥善化解纠纷，依法保护非公有制企业的合法权益，对于营造非公有制经济发展的良好法治环境，促进全省非公有制经济快速、健康发展具有积极意义。

**《意见》提出了 15 项具体措施。**主要包括：要求各级人民法院和工商联应当按照党委领导、政府支持、多方参与、司法推动的形式建立健全诉讼与非诉讼相衔接的矛盾纠纷解决机制的要求，积极引导和鼓励当事人依法选择非诉讼方式解决纠纷；明确经工商联、行业商会商事调解组织调解后达成的具有民事权利义务内容的调解协议具有民事合同性质；建立诉调衔接机制，规定当事人双方是非公有制企业或工商联、行业商会会员的商事案件，人民法院立案前可以委派商事调解组织进行调解，立案后可以委托商事调解组织协助进行调解，也可以邀请商事调解组织派员协助审判组织进行调解；建立经工商联、行业商会商事调解组织调解达成的调解协议的司法确认程序，明确了管辖法院以及人民法院确认调解协议效力的标准、作出是否正确认定的时间等；要求建立健全各级人民法院和工商联联席会议制度，根据工作需要定期召开会议，分析、研究本地区涉及非公有制企业的普遍性纠纷和倾向性问题，提出防范的意见和建议；协调商事纠纷诉调衔接过程中的各种关系，研究解决诉调衔接中遇到的问题和困难，推动非诉讼纠纷解决机制的建立和完善。

[返回至目录](#)

### 三、 福建出台新规全程保障诉讼各方知情权(来源：人民法院报，2011 年 12 月 21 日)

福建省高级人民法院近日出台《关于加强司法全程释明说理答疑工作的若干意见（试行）》（下简称《意见》），要求全省各级法院尊重和保障诉讼各方知情权、参与权、监督权，加强释明说理答疑工作。《意见》分为 72 条，分别在立案、审理、裁判、判后以及执行等节点，明确法官对诉讼各方开展释明说理和答疑解惑的工作职责。

根据《意见》规定，案件审查或承办法官是释明说理答疑工作的责任主体，对于重大复杂疑难案件、矛盾易激化案件或群体性案件等，可由合议庭全体成员或院、庭领导参加。同时，各级法院可以根据案件和当事人的具体情况，邀请人大代表、政协委员、特邀调解员、人民陪审员、基层组织人员、专业技术人员等社会力量协助参与。

《意见》要求法官在对案件作出裁判时，应当对所适用的法律和适用该法律的理由进行充分阐述；对属于群体性纠纷、二审重大改判以及运用优势证据判决和当事人明确表示

不服的，法官应在宣判后先行直接进行说理答疑；对在案件执行中可能引起矛盾激化、引发社会不稳定因素的案件，可引入社会力量答疑的机制，向被执行人释明强制执行可能造成的后果，取得他们的理解和支持，确保执行工作的公开、公正和公信。

[返回至目录](#)

#### 四、重庆试点设立“环境保护审判庭”（来源：人民法院报，2011年12月8日）

12月6日，根据重庆市高级人民法院出台的《关于试点设立专门审判庭集中审理刑事、民事、行政环境保护案件的意见》（下简称《意见》），重庆市万州区人民法院环境保护审判庭、渝北区人民法院环境保护审判庭分别挂牌成立，实现了首次在省级层面以规范性文件方式建立起全面、系统、具体的专门环境审判制度体系。重庆市一、二中院和高院刑一庭、民一庭、行政庭还将设立“环境保护合议庭”，分别审理和指导审理、审查刑事、民事、行政环境保护案件。

**环保法庭的受案范围主要包括四类：**投放危险物质、盗伐林木等18种与污染、破坏环境有关的刑事犯罪案件；因大气、水、噪声、放射性、土壤、电子废物、固体废物污染引起的责任纠纷案和因紧急避险引起的环境损害责任纠纷案等民事案件；发生行政争议而引起的行政诉讼和非诉行政审查案件；行政机关、公益性社会团体依法提起的环境公益诉讼案件。

**《意见》引入了“环境保护禁止令”制度。**在紧急情况下，被告污染、破坏环境行为具有可能严重危及环境安全、造成环境难以恢复、加重对环境破坏三种情形之一的，经原告申请，人民法院审查后认为确有必要的，可以作出裁定，禁止实施环境污染、破坏行为。审查中，在必要时，人民法院可以举行听证会，或依职权调查收集证据予以核实。诉前提出环境保护禁止令申请的，应在人民法院禁止实施环境污染、破坏行为裁定送达后15日内起诉。

**《意见》在裁判和执行方式上进行了创新。**针对环境污染、破坏行为对环境经济价值、生态价值等多重价值的损害，依照环境保护法律、法规规定，在审理刑事、民事、公益、行政环境保护案件时，可以判决种树、恢复植被或恢复环境达到一定标准。在执行中，引入代履行机制，可以指定专业机构完成判决书确定的环境污染治理与恢复义务，由



犯罪人、被告支付相应费用。

《意见》同时规定，环境保护行政机关和以保护环境为目的的公益性社会团体，可以作为原告向法院提起环境公益诉讼。检察机关可以支持环境污染、破坏行为的受害单位或个人向法院提起环境保护民事、行政诉讼，也可以支持市内经依法登记设立、以保护环境为目的的公益性社会团体提起环境公益诉讼。提起环境公益诉讼，原告可以申请缓交诉讼费，原告败诉的免交诉讼费。

[返回至目录](#)

## 五、 浙江首例环保公益诉讼案件开庭审理（来源：人民法院报，2011年12月2日）

本月初，浙江省平湖市人民法院公开开庭审理平湖检察院诉嘉兴市绿谊环保服务有限公司等5被告环境污染责任纠纷案，这是浙江省首例由检察机关提起的环境保护公益诉讼案。检察机关以公益诉讼原告身份，请求法院判令5被告赔偿因环境污染造成的直接经济损失计54.1万余元，同时承担本案诉讼费。

**公益诉讼原告**：2010年9月至10月间，被告嘉兴市绿谊环保服务有限公司将5000余吨污泥倾倒在平湖市当湖街道大胜村林角圩桥西南侧的池塘内，该区域属平湖市饮用水水源二级保护区。上述污泥中的含铬污泥是被告海宁蒙努集团有限公司、浙江宏昌制革有限公司、浙江大众皮业有限公司、海宁瑞星皮革有限公司等四家公司在制革生产过程中所产生，被列入《国家危险废物名录》。蒙努集团等四被告将上述制革污泥委托给被告绿谊公司进行处理。

去年11月1日，平湖市环境保护局接到群众举报后对本案予以立案调查。

今年4月8日，环保部门认定被告绿谊公司的倾倒行为违反了国家相关规定，要求被告绿谊公司限期清除上述污泥，并对被告绿谊公司作出罚款5万元的行政处罚。同时，平湖市相关政府部门及时采取措施防止污染损害的扩大，并协助被告绿谊公司进行污泥的清除工作。由于干旱、暴雨及台风等特殊气候的影响，清除工作至9月完成。9月2日，绿谊公司提供了专业机构的检测报告，报告显示原倾倒污泥的场地土壤中含铬量已符合国家相关标准。11月7日，平湖法院正式受理此案并于30日开庭审理。

庭审中，被告绿谊公司、蒙努集团代理人出庭应诉，另外三名被告无正当理由缺席审

理。

**检察机关**指出，被告绿谊公司作为专门的环保服务公司，并未依法取得处置危险废物的经营许可证，在承接可能是危险废物的制革污泥处置业务时负有审查义务。蒙努集团等四被告提供的环境质量检测报告明显不符合危险废物检测的有关规定，检测对象与双方委托处置的对象不具有对应关系，被告绿谊公司在承接蒙努集团等四被告的制革污泥处置业务过程中具有明显过错。被告绿谊公司在运输、贮存制革污泥过程中，未采取防扬撒、防流失、防渗漏或者其他防止污染的措施，擅自倾倒、堆放固体废物，违反了《中华人民共和国固体废物污染环境防治法》第十七条的规定，污染了生态环境。被告绿谊公司将上述固体废物倾倒入本市饮用水水源二级保护区内，违反了《中华人民共和国水污染防治法》第五十九条和《浙江省水污染防治条例》第十五条的规定，严重影响了饮用水水源的安全，给国家造成了巨额经济损失，依法应当承担相应的民事赔偿责任。

**被告**认为法律未明确赋予检察机关环保公益诉讼原告的主体地位，故原告的主体不合格；对原告要求五被告承担连带责任的诉讼请求有异议；认为五被告侵权行为并未造成严重后果，且对部分赔偿诉求有异议。

对于被告提出的质疑，**原告**认为：本案系环保局等相关部门在穷尽各种救济手段后移送检察院办理，根据民法通则等相关法律规定，检察机关作为国家的法律监督机关，负有维护国家和社会公共利益的法定职责；从处置涉案含铬污泥的整个过程和主观认知来看，五被告的行为属于共同侵权，依法应当承担连带责任；根据相关鉴定和国家标准，五被告共同排放的含铬污泥在水源中的含量已明显超标，严重影响了饮用水水源的安全。

因浙江宏昌制革有限公司等三被告未到庭参加诉讼，法院未能组织调解。当庭参加诉讼的公益诉讼原告和两被告均愿意庭外自行协商，法庭予以准许，未当庭作出判决。

[返回至目录](#)

## 六、 上海发布律师社会责任报告（来源：法制日报，2011 年 12 月 16 日）

全国省级层面首份全面反映律师义务履行社会责任的报告——《上海律师社会责任报告》于 12 月 15 日发布。“上海律师业不仅仅是为经济社会、法制社会发展提供法律专业中介服务的现代服务业，还是一支建设法治社会、民主社会、和谐社会的重要社会力量。

一万多名律师正在成为息讼宁人、构建和谐资深人民调解员，化解群体矛盾、维护社会稳定的特殊专家，辅助政府依法行政的顾问，参政议政的谋士，全民普及法律知识的专业教师，公益事业和公益活动的志愿者。”报告全面介绍了3年来上海律师义务为百姓、为社会、为国家作出的积极贡献，为加强和创新社会管理发挥的积极作用。数据显示，3年来上海共有3500多名资深律师迎难而上，以中立第三方的独特身份积极参与化解维稳，成功化解了近5000件历史遗留的和突发的疑难复杂矛盾和群体性冲突纠纷，维护了群众的根本权益，维护了法律的权威尊严，为加强和创新社会管理积累了宝贵经验。目前，上海律师中现任市、区人大代表、政协委员的共计118人。他们在参政议政活动中，因提交议案、提案的数量和质量出众而被誉为“金牌代表”、“金牌委员”、“履职积极分子”。仅2011年上海市两会期间，16位担任市人大代表、市政协委员的律师就撰写呈交了近80份高质量议案、提案及建言献策。

[返回至目录](#)

## 案例指导

### 一、 最高人民法院发布指导性案例 1 号：上海中原物业顾问有限公司诉陶德华居间合同纠纷案（来源：人民法院报，2011 年 12 月 21 日）

#### 【关键词】

民事 居间合同  
二手房买卖 违约

#### 【裁判要点】

房屋买卖居间合同中关于禁止买方利用中介公司提供的房源信息却绕开该中介公司与卖方签订房屋买卖合同的约定合法有效。但是，当卖方将同一房屋通过多个中介公司挂牌出售时，买方通过其他公众可以获知的正当途径获得相同房源信息的，买方有权选择报价低、服务好的中介公司促成房屋买卖合同成立，其行为并没有利用先前与之签约中介公司的房源信息，故不构成违约。

#### 【基本案情】

**原告上海中原物业顾问有限公司**（以下简称中原公司）诉称：被告陶德华利用中原公司提供的上海市虹口区株洲路某号房屋销售信息，故意跳过中介，私自与卖方直接签订购房合同，违反了《房地产求购确认书》的约定，属于恶意“跳单”行为，请求法院判令陶德华按约支付中原公司违约金 1.65 万元。

**被告陶德华**辩称：涉案房屋原产权人李某某委托多家中介公司出售房屋，中原公司并非独家掌握该房源信息，也非独家代理销售。陶德华并没有利用中原公司提供的信息，不存在“跳单”违约行为。

**法院**经审理查明：2008 年下半年，原产权人李某某到多家房屋中介公司挂牌销售涉案房屋。2008 年 10 月 22 日，上海某房地产经纪有限公司带陶德华看了该房屋；11 月 23

日，上海某房地产顾问有限公司（简称某房地产顾问公司）带陶德华之妻曹某某看了该房屋；11月27日，中原公司带陶德华看了该房屋，并于同日与陶德华签订了《房地产求购确认书》。该《确认书》第2.4条约定，陶德华在验看过该房地产后六个月内，陶德华或其委托人、代理人、代表人、承办人等与陶德华有关联的人，利用中原公司提供的信息、机会等条件但未通过中原公司而与第三方达成买卖交易的，陶德华应按照与出卖方就该房地产买卖达成的实际成交价的1%，向中原公司支付违约金。当时中原公司对该房屋报价165万元，而某房地产顾问公司报价145万元，并积极与卖方协商价格。11月30日，在某房地产顾问公司居间下，陶德华与卖方签订了房屋买卖合同，成交价138万元。后买卖双方办理了过户手续，陶德华向某房地产顾问公司支付佣金1.38万元。

### 【裁判结果】

上海市虹口区人民法院于2009年6月23日作出（2009）虹民三（民）初字第912号民事判决：被告陶德华应于判决生效之日起十日内向原告中原公司支付违约金1.38万元。宣判后，陶德华提出上诉。上海市第二中级人民法院于2009年9月4日作出（2009）沪二中民二（民）终字第1508号民事判决：一、撤销上海市虹口区人民法院（2009）虹民三（民）初字第912号民事判决；二、中原公司要求陶德华支付违约金1.65万元的诉讼请求，不予支持。

### 【裁判理由】

法院生效裁判认为：中原公司与陶德华签订的《房地产求购确认书》属于居间合同性质，其中第2.4条的约定，属于房屋买卖居间合同中常有的禁止“跳单”格式条款，其本意是为防止买方利用中介公司提供的房源信息却“跳”过中介公司购买房屋，从而使中介公司无法得到应得的佣金，该约定并不存在免除一方责任、加重对方责任、排除对方主要权利的情形，应认定有效。根据该条约定，衡量买方是否“跳单”违约的关键，是看买方是否利用了该中介公司提供的房源信息、机会等条件。如果买方并未利用该中介公司提供的信息、机会等条件，而是通过其他公众可以获知的正当途径获得同一房源信息，则买方有权选择报价低、服务好的中介公司促成房屋买卖合同成立，而不构成“跳单”违约。本案中，原产权人通过多家中介公司挂牌出售同一房屋，陶德华及其家人分别通过不同的中介公司了解到同一房源信息，并通过其他中介公司促成了房屋买卖合同成立。因此，陶德华并没有利用中原公司的信息、机会，故不构成违约，对中原公司的诉讼请求不予支持。

### 【相关法条】



《中华人民共和国合同法》第四百二十四条：居间合同是居间人向委托人报告订立合同的机会或者提供订立合同的媒介服务，委托人支付报酬的合同。

[返回至目录](#)

## 二、 最高人民法院发布指导性案例 2 号：吴梅诉四川省眉山西城纸业有限公司买卖合同纠纷案（来源：人民法院报，2011 年 12 月 21 日）

### 【关键词】

民事诉讼 执行 和解  
撤回上诉 不履行和解协议  
申请执行一审判决

### 【裁判要点】

民事案件二审期间，双方当事人达成和解协议，人民法院准许撤回上诉的，该和解协议未经人民法院依法制作调解书，属于诉讼外达成的协议。一方当事人不履行和解协议，另一方当事人申请执行一审判决的，人民法院应予支持。

### 【基本案情】

原告吴梅系四川省眉山市东坡区吴梅收旧站业主，从事废品收购业务。约自 2004 年开始，吴梅出售废书给被告四川省眉山西城纸业有限公司（简称西城纸业公司）。2009 年 4 月 14 日双方通过结算，西城纸业公司向吴梅出具欠条载明：今欠到吴梅废书款壹佰玖拾柒万元整（¥1970000.00）。同年 6 月 11 日，双方又对后期货款进行了结算，西城纸业公司向吴梅出具欠条载明：今欠到吴梅废书款伍拾肆万捌仟元整（¥548000.00）。因经多次催收上述货款无果，吴梅向眉山市东坡区人民法院起诉，请求法院判令西城纸业公司支付货款 251.8 万元及利息。被告西城纸业公司对欠吴梅货款 251.8 万元没有异议。

**一审法院经审理后判决：**被告西城纸业公司在判决生效之日起十日内给付原告吴梅货款 251.8 万元及违约利息。宣判后，西城纸业公司向眉山市中级人民法院提起上诉。

**二审审理期间：**西城纸业公司于 2009 年 10 月 15 日与吴梅签订了一份还款协议，商定西城纸业公司的还款计划，吴梅则放弃了支付利息的请求。同年 10 月 20 日，西城纸业公

司以自愿与对方达成和解协议为由申请撤回上诉。**眉山市中级人民法院裁定准予撤诉**后，因西城纸业公司未完全履行和解协议，吴梅向一审法院申请执行一审判决。眉山市东坡区人民法院对吴梅申请执行一审判决予以支持。西城纸业公司向眉山市中级人民法院申请执行监督，主张不予执行原一审判决。

### 【裁判结果】

眉山市中级人民法院于 2010 年 7 月 7 日作出（2010）眉执督字第 4 号复函认为：根据吴梅的申请，一审法院受理执行已生效法律文书并无不当，应当继续执行。

### 【裁判理由】

法院认为：西城纸业公司对于撤诉的法律后果应当明知，即一旦法院裁定准予其撤回上诉，眉山市东坡区人民法院的一审判决即为生效判决，具有强制执行的效力。虽然二审期间双方在自愿基础上达成的和解协议对相关权利义务做出约定，西城纸业公司因该协议的签订而放弃行使上诉权，吴梅则放弃了利息，但是该和解协议属于双方当事人诉讼外达成的协议，未经人民法院依法确认制作调解书，不具有强制执行力。西城纸业公司未按和解协议履行还款义务，违背了双方约定和诚实信用原则，故对其以双方达成和解协议为由，主张不予执行原生效判决的请求不予支持。

### 【相关法条】

《中华人民共和国民事诉讼法》第二百零七条第二款：一方当事人不履行和解协议的，人民法院可以根据对方当事人的申请，恢复对原生效法律文书的执行。

[返回至目录](#)

## 三、 知情权纠纷：夏浩鹏等人诉上海市闸北区精文城市家园小区业主委员会业主知情权纠纷案（来源：最高人民法院公报，2011 年第 10 期）

### 【裁判要旨】

业主知情权是指业主了解建筑区划内涉及业主共有权以及共同管理权相关事项的权利。根据最高人民法院《关于审理建筑物区分所有权纠纷案件具体应用法律若干问题的解释》第十三条的规定，业主请求公布、查阅建筑物及其附属设施的维修基金使用、业委会的决定及会议记录、共有部分的收益、物业服务合同等情况和资料的，人民法院应予支持。司法解释对于业主知情权的范围作出了明确的规定，业主以合理的方式行使知情权，应当受到法律保护。

### 【争议焦点】

业主有权请求公布、查阅资料和情况的范围以及业委会应当如何公布上述资料 and 情况？

### 【案情简介】

本案原告夏浩鹏、杨建平、杨荣华、罗光亚、周修安系上海市闸北区精文城市家园小区业主。五原告起诉精文城市家园小区业主委员会（下简称精文业委会）及其负责人姜宏章，认为被告未按规定公布小区维修基金和公共收益有关账目，侵犯其业主知情权。

**原告诉求：**（1）被告公布有关账目情况；（2）提供账目的发票原件等供原告核对和查询；（3）被告选聘的上海精文物业管理有限公司（下简称精文物业）为超资质接盘，为此原告向有关部门反映，上海市闸北区住房保障和房屋管理局（下简称闸北区房地局）在《信访答复》中称“我局曾就物业超资质接盘的问题与业委会进行沟通，业委会还专门提交报告，说明情况”，但该报告未向业主公开，原告要求被告公开此报告及沟通情况；（4）要求精文业委会公布关于讨论精文物业超资质接盘的业主大会或业委会会议记录。

**被告辩称：**（1）精文业委会已按每半年一次在小区及每个门牌号幢张贴账目公告，即便账目形式上存在缺陷，但不影响其真实性。（2）已公布的收益账目中涉及到业委会开支（办公费、会议费、电话费、培训费、值班津贴）的清单及发票虽在精文业委会处，但精文业委会担心原告可能做出断章取义的行为，经讨论决定不向原告提供。其他清单及发票均由精文物业保管，被告无法提供，且精文业委会认为该部分的知情权不包括在法定范围之内。（3）闸北区房地局在《信访答复》中提及的“沟通”“报告”事实并不存在，为此，精文业委会向闸北区房地局投诉，芷江西房地办对此作出书面澄清，被告无法提供上述材料。（4）签约时，精文业委会并不知精文物业超资质，无法提供讨论精文物业超资质接盘的相关决定及会议记录。

**案情发展脉络：**2007年12月6日，上海市闸北区房屋土地管理局向上海市闸北区精文业主大会、被告精文业委会颁发了《业主大会、业主委员会备案证》，其中明确业委会负责人为姜宏章、许富琪、王耀宗。

2008年6月10日，被告精文业委会与精文物业签订《物业服务合同》，委托精文物业对小区实施物业服务与管理。合同期3年，至2011年6月9日止。之后，精文业委会与精文物业又就小区内公益收入的分配签订了《补充协议书》。

2008年4月5日、7月18日，精文物业对小区2005年8月至2007年12月、2008年上半年的公共收益账目制表并在小区公布。上述账目中显示1-23号业主外墙玻璃清洗费为人民币4.9万元。

2009年1月、7月，被告精文业委会与精文物业共同对小区2008年下半年及2009年上半年的公共收益账目进行公布。上述账目中显示：清洗玻璃费用共计10万元（第一次4.9万元、第二次5.1万元）；2007年11月至2008年12月期间办公费、会议费、业委会值班津贴支出19023元；划入小区维修基金账户10万元；2009年上半年南区景观灯改造费用35050元以及办公费、电话费、会议费、培训费、业委会值班津贴支出7505.7元。

2009年7月14日，闸北区房地局就原告周修安的信访做出《信访答复》，称：“精文物业以三级资质承接精文城市家园超出了其资质的承接范围。我局曾就精文物业超资质接盘的问题与业委会进行沟通，业委会表示小区刚完成物业选聘，重新选聘需花费大量人力物力，不利于小区建设，且大多数业主也认可精文物业的管理水平，为此业委会还专门提交报告，说明情况。我局对精文物业保留处罚的权力。”

由于被告精文业委会认为上述《信访答复》的内容与实际不符，遂向闸北区房地局提出投诉。2009年11月30日，芷江西房地办做出书面答复如下：一、关于“我局曾就精文物业超资质接盘的问题与业委会进行沟通”的提法，是指业委会与房办或我局各部门之间的各种形式的联系、咨询等，并非拘泥于专门派人当面沟通。二、关于“业委会专门提交报告”的提法，实际是我局根据贵委2008年9月2日针对有关投诉答复的一份材料，即“关于城上城有关情况的汇报”的部分摘录引用，而非“专门报告”。三、关于选聘物业，我局认定物业超资质接盘，保留对物业处罚权力，并未认定业委会责任，相反，肯定续聘是经业主大会表决通过的，是走程序的。

诉讼中，法院与案件涉及的各方均取得联系，了解情况。鉴于被告精文业委会当庭提交了五原告要求的部分材料，原告自愿撤回第三、四项诉讼请求。

**法院观点：**根据最高人民法院《关于审理建筑物区分所有权纠纷案件具体应用法律

若干问题的解释》的规定，业主有权请求公布、查阅维修基金的使用情况、业委会的决定及会议记录、物业服务合同、共有部分的收益情况以及其他应当向业主公开的情况和资料。根据《上海市商品住宅维修基金管理办法》（以下简称《维修基金管理办法》）的规定，业委会应将物业管理区域内收取的停车费、广告费等经营性收益及时存入维修基金账户。业委会每月应与开户银行核对维修基金账目，并按每半年一次向业主公布以下情况：维修基金交纳、使用和结存的金额；发生物业维修、更新的项目和费用及按户分摊情况；业委会活动经费在维修基金中列支的项目和费用及按户分摊情况；维修基金使用和管理的其他有关情况。基于以上规定，被告精文业委会虽已公布四次公共收益账目，但不完整，维修基金的结存及按户分摊情况亦未能在其中全面体现。五原告认为已公布的维修基金、公共收益账目不符合规定的理由成立，被告应按照《维修基金管理办法》第十九条的规定重新公布维修基金账目，以提高维修基金的透明度。至于上述账目在何处公布的问题，法院认为在该小区的公告栏内张贴既能够起到公示的作用又较为便利，原告要求精文业委会将所有账目张贴于各个门牌号码前的要求，不具备合理性和必要性，亦有违经济原则，法院难以支持。

关于五原告要求被告提供费用清单、发票原件以供核对的要求，根据《维修基金管理办法》中有关核对账目的规定，业主对公布的维修基金账目情况有异议的，可以要求业委会和物业公司提供有关的费用清单、发票原件等供核对。被告有义务提供相关单据，并由精文物业协助。

[返回至目录](#)

#### 四、 反垄断纠纷：首例汽车消费领域反垄断民事案原告败诉（来源：法制日报，2011 年 12 月 17 日）

消费者刘大华状告东风汽车有限公司东风日产乘用车公司、湖南华源实业有限公司垄断经营汽配一案，继 2011 年 5 月 4 日在湖南省长沙市中级人民法院开庭审理半年后，12 月 15 日正式宣判。**法院判决原告消费者刘大华败诉。**刘大华当天提交上诉状，认为一审判决认定其没能有效证明被告具有市场支配地位，应承担举证不能的不利后果的判决明显错误。



**原告**：刘大华诉称，2009年6月其购买了一辆东风日产公司生产的天籁汽车，2010年10月22日，因左前门车锁损坏到华源4S店维修。4S店工作人员告知，维修工时费需300元，刘即提出要求购买配件自行维修。工作人员拒绝并且强调，这是东风日产公司制订的政策，所有东风日产4S店均不对外销售配件，且整个市场均不可能买到东风日产系列车的配件。刘大华称，迫于无奈，只能支付607元（其中配件费307元、维修费300元）更换了两个极小的普通零件。其事后查明，被告提供的配件价格远远高于市场同类型价格3倍以上，而维修费竟远超市场价的7倍以上。刘大华认为东风日产公司滥用市场支配地位，制订垄断经营政策，伙同其4S店共同排斥竞争者，榨取高额利润，严重侵犯了消费者的合法权益。东风日产公司作为汽车生产厂家，有义务保障汽车售后的配件供应，华源作为汽车4S店，应履行4S内涵赋予的职责，提供其应有的4S服务（4S的含义为：整车销售〔Sale〕、零配件〔Spare part〕、售后服务〔Service〕、信息反馈〔Survey〕）。因此，请求法院判令两被告停止垄断经营行为，以合理的价格向其终端用户提供汽车配件销售服务，以维护自己及广大消费者的合法权益。

**被告一**：东风日产在答辩中强调，东风日产没有占据二分之一以上的汽车市场份额，不具有市场支配地位，东风日产的行为不符合反垄断法定义的垄断行为；4S店不供应配件是行业惯例；原告送修车辆达成的合意是双方真实意思之表达。维修合同合法有效，应受法律保护。对此，**原告称**：（1）其指控东风日产垄断是指其对日产车的“配件供应”垄断，而不是指其汽车销售垄断。东风日产对其生产的汽车的零配件供应市场，所占份额绝对大于50%，接近100%，所以，它具有绝对的市场支配地位。（2）对于双方自愿达成合意，原告认为依一方垄断地位而达成的合同，表面上都具有“自愿受害”的法律属性，但这种“自愿”绝不是受害一方真实意思之表达，而是被迫的、无法选择地接受对方的加害。这种“合意”恰好佐证了垄断经营的威力。

**被告二**：华源4S店辩称，4S店不止一家，原告有充分选择权；4S店的服务质量与收费标准相衬。对此，**原告称**：4S的内涵要求其无条件对客户供应配件，拒绝供应配件绝不是行业惯例。

**法院**：在反垄断民事诉讼中，滥用市场支配地位的垄断行为是阻碍竞争的事实，证明该事实的存在应该有较严格的证据标准。一般需要进行周详的市场调查、经济分析、专题研究或利用公开的统计数据等方面的研究成果对市场支配地位进行定量分析，确定其支配地位。原告未对汽车零配件市场和汽修市场进行足够的调研，提交的证据无法证明被告的



市场支配地位。对两被告存在不公平高价的行为，原告提交的证据，既不是两被告尤其是东风日产的公开财务资料，也不属于公开发布的市场占有信息。被告对其服务网络提供的售后服务进行统一管理，并不意味着该管理行为必然具有反竞争性。故原告的诉讼请求缺乏证据支持。

**原告上诉请求**：原告起诉的理由，正是指控被告通过对“原产纯正配件”的垄断强制搭售高价服务。双方无争议的事实是：除东风日产 4S 店外，市面上没有东风日产“原产纯正配件”供应，两被告对纯正配件的市场占有份额为 100%。该事实经起诉之前被告的自认（原告与东风日产公司及其 4S 店的电话录音）及诉讼中被告代理人的自认。被告的自认，免除了原告的证明责任。

本通讯稿将继续关注本案的进一步发展。

[返回至目录](#)

## 五、 社会热点：李阳离婚案因财产争议未达成调解（来源：法制日报，2011 年 12 月 16 日）

李阳，因为创建“疯狂英语”而名扬内外，却在其外籍妻子 KIM 微博公布遭受家庭暴力的照片后，深陷道德谴责的风口浪尖。这段维持了 12 年的跨国婚姻，最终走到了分崩离析的边缘。12 月 15 日上午，备受媒体关注的李阳与 KIM（中文名李金）离婚一案在北京市朝阳区人民法院开庭审理，由于李阳坚持不公开审理，庭审过程未对媒体开放。

庭审持续了整整 3 个小时，法庭当庭进行了调解，虽然双方都同意离婚，但是由于在财产分割的问题上仍存争议，双方尚未能达成协议。据 KIM 的代理人说，因为存在家庭暴力事件，KIM 可以专门为此提起诉讼，但是由于我国尚没有关于家庭暴力的专门规定，只能按照一般的人身伤害案来处理。

### 【链接：我国家庭暴力相关规定】

我国的反家庭暴力规定得过于分散。中国法律中第一次使用“家庭暴力”的概念是在 2001 年，修订后的《婚姻法》在总则中明确规定了“禁止家庭暴力”，还同时确立了“离婚损害赔偿制度”，即离婚时受到家庭暴力的一方能够获得经济赔偿。2005 年修订的《妇

女权益保障法》则是强调了应该多部门合作解决家庭暴力问题。2008 年全国妇联又联合另外六个部委下发《关于预防和制止家庭暴力的若干意见》，分别对家暴发生之后，宣传、司法行政部门、公安、检察院、卫生、民政和妇联的职责进行了明确，但是这份意见书在“家庭暴力”的定义上仍然沿用了既有的法律解释，并未包含婚内性侵犯、经济控制等家庭暴力形态。现在明确禁止家庭暴力的规定散见于《妇女权益保障法》、《婚姻法》、《未成年人保护法》、《老年人权益保护法》的个别条款之中，而且大都属于宣示性条款，没有对家庭暴力进行明确的概念界定，缺乏可操作性，在司法实践中不能作为判案的依据。警察、检察官、法官对家暴认识存在分歧，必然导致了处理案件时的自由裁量权过大，而在最为极端的以暴制暴的杀人事件中，法官的判案标准也始终未能统一，“最低的认定为防卫过当，判三缓三，但是最高又可以判到无期徒刑甚至死刑”。

目前，在我国制定有关反家庭暴力的法律已列入十一届全国人大常委会 2011 年立法工作计划预备项目。

[返回至目录](#)

## 轻松驿站

### ☆供暖开始如何使用加湿器（来源：法制日报，2011 年 12 月 4 日）

冬季很多人都开始使用加湿器提高屋内湿度。然而最近的一条新闻却让天天都在使用加湿器的人顿感迷惑：据韩国媒体报道，今年 8 月韩国卫生部门宣布了一起由于加湿器引起的肺病导致 4 名孕妇死亡的案例。那么在这则悲剧的背后都隐藏了什么玄机？我们该如何正确使用加湿器？本文将给广大读者一个解答。

#### 【KEY 1：首选蒸馏水 湿度别超 60%】

北京大学第一医院呼吸科王广发教授表示：“加湿器可以很好地提高室内湿度，但是不建议向加湿器中添加任何化学用品。”**最好使用含有杂质较少的蒸馏水**，可以减少对肺脏、呼吸系统的损伤。

往加湿器中加入一些含有香气的香水或精油也是非常不适合的。因为这些含有芳香剂、防腐剂的化学用品，都是以接触人体的皮肤进行设计的，而不是与人体的脏器器官直接接触，因此最好不要冒险使用。

**冬季人体最适宜的空气相对湿度是 40%至 60%**，过干或过湿都不合适。一旦空气湿度低于 20%，室内的可吸入颗粒物增多，则容易使人患上感冒。一般情况下，在空气湿度为 55%时，病菌较难传播，但若空气湿度太高，则会使人体呼吸系统和黏膜产生不适，免疫力下降。

#### 【KEY 2：加湿器清洁慎用杀菌剂】

加湿器的理念是很好的，不过如果长期使用加湿器，并且不勤于换水、清洁，那么加湿器的内壁很有可能会滋生真菌或细菌。这里面很有可能就有致病菌，它们通过细小的水滴进入人体的呼吸道和肺脏，可能会引起患者的过敏反应、发烧，并引发肺炎，这种肺炎被统称为“加湿器肺炎”。

很多人认为只要用消毒水、杀菌剂把加湿器清洗干净就可以了，然而事实却并非如此，即使是经过反复的冲洗，也很难保证杀菌剂没有残留。因而**清洗加湿器时最好是用高温水**，并做定期清洗。

[返回至目录](#)