

www.dachenglaw.com

北京市东直门南大街3号国华投资大厦5-12-15层(100007)
5/F-12/F-15/F, Guohua Plaza, 3 Dongzhimennan Avenue,
Beijing 100007, China
Tel: 8610-58137799
Fax: 8610-58137788 (12/F), 58137778(5/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5月 • 第5期

May 2012 • Issue 5



目录

本期导读.....	1
-----------	---

全国人大及其常委会最新立法动态	3
-----------------------	---

- 一、十一届全国人大常委会第二十六次会议举行..... 3
——十一届全国人大常委会第二十六次会议 2012 年 4 月 24 日上午在北京人民大会堂举行第一次全体会议。会议继续审议军人保险法草案、民事诉讼法修正案草案、出境入境管理法草案，首次审议农业技术推广法修正案草案，审议十二届全国人大代表名额分配方案草案等。
- 二、十一届全国人大常委会第二十六次会议闭幕..... 4
——会议表决通过了军人保险法，国家主席胡锦涛签署第 56 号主席令公布了这部法律。会议审议了国务院关于农田水利建设工作情况及关于监狱法实施和监狱工作情况的报告。此外，会议对出境入境管理法草案进行了二审，同时听取审议了关于外国人出入境及居留、就业管理工作情况的报告。

国务院及其部委最新法治动态	6
---------------------	---

- 一、《校车安全管理条例》出台
 6 |
- 国务院第 197 次常务会议通过了《校车安全管理条例》，自 2012 年 4 月 5 日公布之日起施行。该条例共 62 条，分为总则、学校和校车服务提供者、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、附则等 8 章。本条例将校车安全问题纳入法制轨道，依循以人为本的原则，确立了保障校车安全的基本制度，为校车行驶画出清晰可辨的“安全线”。

最新司法动态.....	7
-------------	---

- 一、最高人民法院发布《关于办理申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定案件若干问题的规定》..... 7
——2012 年 2 月 27 日最高人民法院审判委员会第 1543 次会议通过了《关于办理申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定案件若干问题的规定》2012 年 3 月 26 日公布 2012 年 4 月 10 日起施行。《规定》共计十一个条文，在充分考虑对被征收人合法权益的多重保护、确立“裁执分离”为主导的强制执行方式、吸收最新立法成果和域外有益经验的基础上，着眼于提高操作性、指导性，从案件受理、审查、执行和新旧规定衔接等程序和实体方面对人民法院办理非诉行政执行案件作出了具体规范。

二、最高人民法院修改国家赔偿法相关司法解释.....	11
——2012年4月22日召开的全国部分省、市、自治区高级人民法院赔偿办(委)主任座谈会讨论修改了《最高人民法院关于适用 中华人民共和国国家赔偿法若干问题的解释 (二)》、《关于人民法院办理国家赔偿理赔案件程序的规定》两个司法解释稿。	
三、最高人民法院发布第二批指导性案例.....	11
——最高人民法院继2011年12月20日发布第一批4个指导性案例后,于近日发布第二批4个指导性案例,行政和民事案例各2个,亮点较为突出,体现在监督和支持依法行政、保障行政相对人合法权益,尊重和保障当事人对自己合法权益的自由处分权、规范公司治理结构等方面。	
四、最高人民法院组建“人民法院诉讼资产网”.....	13
——“人民法院诉讼资产网”具有涉诉资产信息发布、评估拍卖机构随机选定、网上竞买报名、互联网竞价等多项功能,既是及时、全面发布全国法院涉诉资产处置相关信息的统一权威性的发布平台,也是面向社会,供参与司法拍卖活动的相关机构开展司法拍卖活动无偿使用的公益性网络平台。	
仲裁新动态.....	14
一、贸仲委新版仲裁规则2012年5月1日起施行.....	14
——2012版仲裁规则更加突出了贸仲委仲裁服务的国际特色,进一步强调尊重当事人意思自治原则。亮点表现在当事人仲裁语言的灵活选择、仲裁协议效力准据法的选择、贸仲委总会与分会在管理案件上的明确分工以及仲裁程序的完善等等。	
二、贸仲委在维也纳音乐厅举行《仲裁规则》专场推介会.....	15
——第十九届威廉姆斯-维斯模拟仲裁庭辩论赛赛题使用贸仲委2012版《仲裁规则》,比赛期间,贸仲委代表团一行在维也纳音乐厅就新规则的修订背景与具体内容举办了专场推介会。	
三、贸仲委将在全国举办2012年仲裁规则系列宣传推广和培训活动.....	15
——贸仲委将于4月-7月在全国十多个城市举办新仲裁规则宣传推广和培训活动,贸仲委领导及有关人员将就新仲裁规则的理解与适用作讲解。	
四、贸仲委西南分会为大型企业收购境外资产举办专题国际研讨会.....	16
——本次研讨会以大中型企业为主要对象,各位与会代表围绕中国公司在海外收购资产和进行投资面对的主要挑战进行深入研讨和交流。	
五、贸仲委在北京举办题为“中国对外投资的挑战”的讲座.....	17
——会议特别邀请贸仲委委员、仲裁员、中国投资有限责任公司总经理高西庆博士就“中国对外投资的挑战”发表演讲。	
六、于健龙秘书长出席“国际贸易纠纷解决问题研究”专题研讨会并发表演讲..	17
——由中国法官协会、北京市法官协会和国际司法学会共同举办了“国际贸易纠纷解决问题	

研究”专题研讨会。于健龙秘书长和卢松教授分别做了精彩演讲，国际司法学会会长及十余位来自美国联邦法院的法官及教授，北京市高级、中级法院法官，贸仲委仲裁员等参会。

- 七、 贸仲委副秘书长李虎应邀出席美国亚特兰大国际仲裁协会首届国际仲裁研讨会 18
——由美国亚特兰大国际仲裁协会主办的主题为“美国在二十一世纪国际仲裁体系中的地位：引领发展，边缘化，还是随波逐流？”的首届国际仲裁研讨会在美国佐治亚州亚特兰大市召开。参会者围绕美国国际商事仲裁法重述、联邦仲裁法的修改、显然漠视法律、国际仲裁成本、律师在国际仲裁中的操守、仲裁中的司法协助以及投资争议仲裁和证据披露等问题发表演讲，展开讨论。
- 八、 贸仲委副秘书长李虎应邀出席美国律师协会第十四届春季年会并发表演讲... 19
——美国律师协会第十四届春季年会在美国华盛顿召开，本次年会把“中国受案趋势分析：亚洲国际商事争议仲裁和调解未来展望”确定为专项议题之一。李虎副秘书长发表了题为“贸仲委受案趋势及其未来发展”的演讲。
- 九、 贸仲委派员参加贸促会和美国律师协会举办的会议..... 19
——由中国贸促会（CCPIT）与美国律师协会（ABA）共同举办的“在美国经商：您需要了解的投资、产品责任和争议解决方面的问题”研讨会在京举行。贸仲委应邀派涉外业务处处长王洁参加会议并作发言。
- 十、 于健龙副主任会见德国商会代表团一行..... 20
——2012年4月24日，贸仲委副主任兼秘书长于健龙先生会见了以德国商会法务部主管 Dr. Florian Kessler 先生为首的德国商会代表团一行。
- 十一、 北京仲裁委员会与北京二中院举办司法审查业务交流会 20
——2012年4月14日，北京仲裁委员会与北京二中院民三庭共同举办司法审查业务交流会，就2011年的仲裁工作情况和司法审查情况进行座谈交流。
- 十二、 中国加入《纽约公约》25周年国际仲裁与金融仲裁研讨会成功举办..... 22
——中央财经大学金融仲裁与调解研究中心和北京仲裁委员会共同主办了“中国加入《纽约公约》25周年国际仲裁与金融仲裁研讨会”，本次研讨会共分三个阶段进行。
- 十三、 大型企业标准建设工程合同编制研讨会在北仲成功举办 23
——会议上，主讲嘉宾邱闯先生发表了题为“如何根据标准文本的要求制订企业建设工程合同”的演讲；王红松女士则做了题为“在制订建设工程合同中如何选择争议解决方式”的演讲（正文中附有“如何起草仲裁条款”链接）。

地方法治亮点..... 24

- 一、 云南修改 25 件涉行政强制地方性法规..... 24
——云南省十一届人大常委会第三十次会议审议通过了云南省人大常委会关于修改 25 件涉及行政强制的地方性法规的决定，《云南省殡葬管理条例》、《云南省历史文化名城名镇名村

名街保护条例》等 25 件地方性法规被修改。

二、浙江高院出台《关于审理建设工程施工合同纠纷案件若干疑难问题的解答》 25
——《解答》针对 23 个建筑施工合同纠纷案件中的实际问题作出统一规定，明确内部承包合同的效力及认定标准问题、黑白合同的认定和结算问题、项目经理与项目部负责人乱签证问题等，并规定当事人约定的保修期低于法律规定的最低保修期限的条款无效。

三、宁夏高院确定三种民间借贷无效 27
——宁夏回族自治区高级人民法院民商事审判工作会议形成的纪要确定，以“标会”等形式向不特定多数人非法筹集资金、以向他人出借资金牟利为业的“地下钱庄”等从事的借贷行为以及其他违反法律、行政法规强制性规定的借款行为为无效民间借贷行为。

四、宁夏修改 15 件地方性法规 27
——宁夏回族自治区十届人大常委会第二十九次会议决定，根据行政强制法规定，对 15 件地方性法规中不符合行政强制法规定的有关条款予以修改。

五、福建省出台《福建省小额贷款公司暂行管理办法》 28
——本《办法》进一步扩大小额贷款公司的试点范围，福建省中小企业、微型企业、农户和个体工商户申请信贷将更加快捷。

六、江苏试点环保案件集中化审判 29
——江苏省高级人民法院专门下发《关于在全省部分法院开展环境保护案件集中化审判试点工作的通知》，《通知》明确了环境保护案件集中化审理的案件范围，并将环境公益诉讼纳入其中。《通知》同时要求，江苏高院相关审判业务部门设立专门的环境保护合议庭审理该类案件，并指导全省该类案件集中化审判。

七、山东法院“五统一”规范司法拍卖 30
——山东法院诉讼资产网开通以来，实现了竞价数据、竞价程度和竞价结果全程公开，使司法拍卖的各个环节都受到社会监督，击槌成交的传统拍卖方式将被网上竞拍所取代。

案例指导 31

一、指导案例 5 号：鲁潍（福建）盐业进出口有限公司苏州分公司诉江苏省苏州市盐务管理局盐业行政处罚案 31
——盐业管理的法律、行政法规没有设定工业盐准运证的行政许可，地方性法规或者地方政府规章不能设定工业盐准运证这一新的行政许可；盐业管理的法律、行政法规对盐业公司之外的其他企业经营盐的批发业务没有设定行政处罚，地方政府规章不能对该行为设定行政处罚。地方政府规章违反法律规定设定许可、处罚的，人民法院在行政审判中不予适用。

二、指导案例 6 号：黄泽富、何伯琼、何熠诉四川省成都市金堂工商行政管理局行政处罚案 34
——行政机关做出没收较大数额涉案财产的行政处罚决定时，未告知当事人有要求举行听证的权利或者未依法举行听证的，人民法院应当依法认定该行政处罚违反法定程序。

三、 指导案例 7 号：牡丹江市宏阁建筑安装有限责任公司诉牡丹江市华隆房地产开发有限责任公司、张继增建设工程施工合同纠纷案	37
——人民法院接到民事抗诉书后，经审查发现案件纠纷已经解决，当事人申请撤诉，且不损害国家利益、社会公共利益或第三人利益的，应当依法作出对抗诉案终结审查的裁定；如果已裁定再审，应当依法作出终结再审诉讼的裁定。	
四、 指导案例 8 号：林方清诉常熟市凯莱实业有限公司、戴小明公司解散纠纷案	39
——公司法第一百八十三条将“公司经营管理发生严重困难”作为股东提起解散公司之诉的条件之一。判断“公司经营管理是否发生严重困难”，应从公司组织机构的运行状态进行综合分析。公司虽处于盈利状态，但其股东会机制长期失灵，内部管理有严重障碍，已陷入僵局状态，可以认定为公司经营管理发生严重困难。对于符合公司法及相关司法解释规定的其他条件的，人民法院可以依法判决公司解散。	
轻松驿站	42
一、 食物中的十大鸳鸯配	42
二、 两分钟实用电脑操，电脑病痛去无踪	42

本期导读

2012 年第五期的《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 4 月份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二十六次会议的召开情况，会议通过并颁布了军人保险法，审议了民事诉讼法修正案草案、出境入境管理法草案，农业技术推广法修正案草案，并听取了国务院关于农田水利建设工作情况的报告、关于监狱法实施和监狱工作情况的报告、关于外国人出入境及居留、就业管理工作情况的报告等等，这是第一次在同一次常委会会议上，就内容相关的议题，既审议法律草案又审议专项工作报告。

“**国务院及其部委最新法治动态**”栏目播报了《校车安全管理条例》的有关内容，这一校车安全管理的专门行政法规，将校车安全问题纳入法治轨道，确立了校车安全保障基本制度。

“**最新司法动态**”栏目重点刊载了最高人民法院发布的《关于办理申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定若干问题的规定》的相关情况及规定原文。本月中，最高法继去年发布第一批指导性案例后，又发布了 4 个指导性案例（指导性案例 5 号-8 号），行政和民事案例各两个，对律师诉讼实务具有非常重要的指导性意义。此外，全国部分高院赔偿办（委）主任座谈会研究了对国家赔偿法相关司法解释的修改。“人民法院诉讼资产网”自上线以来，在司法拍卖方面发挥了重要作用。

“**仲裁新动态**”栏目播报了贸仲委与北仲参与和举办的活动。自 2012 新版贸仲规则施行以来，贸仲委在海内外各项会议中开展了一系列宣传推介活动。贸仲委及其分会举办了关于大型企业并购境外资产、对外投资等主题研讨会。北仲在本月中旬与北京二中院举

办了司法审查业务交流会，并与中央财经大学金融仲裁与调解研究中心共同举办了“中国加入《纽约公约》25 周年国际仲裁与金融仲裁研讨会”等等。

“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，包括云南与宁夏根据行政强制法的规定，对地方性法规中不符合行政强制法规定的有关内容进行修改，福建出台小额贷款公司有关规定，浙江高院出台了《关于审理建设工程施工合同纠纷案件若干疑难问题的解答》，宁夏高院明确规定了三种无效的民间借贷行为，江苏法院试点环保案件集中化审判，山东法院充分利用诉讼资产网规范司法拍卖行为。为了使各位律师在援引地方法院、检察院出台的司法解释时对这些司法解释的效力有明确的认知，后文附录了[《最高人民法院、最高人民检察院关于地方人民法院、人民检察院不得制定司法解释性质文件的通知》](#)，以方便各位律师参考使用。

“案例指导”栏目播报了最高人民法院于本月发布的第二批 4 个指导案例的具体案情：第 5 号和第 6 号指导案例为行政诉讼案例；第 7 号和第 8 号指导案例为民事诉讼案例。这些案例对法官司法裁判及律师诉讼实务具有非常重要的参照意义。

“轻松驿站”栏目介绍了合理健康搭配食物与电脑操小贴士。长对电脑的办公室一族每天抽出几个 2 分钟做一做电脑操，对因长时间用电脑而产生的电脑病有很好的疗效！

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“大成诉讼与仲裁”通讯建言献策、热情投稿！共同耕耘出大成律师交流诉讼仲裁经验、分享办案心得的沟通平台！有意投稿请您发送至邮箱 xiang.li@dachenglaw.com（联系人：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二十六次会议举行（来源：人民法院报，2012年4月25日）

十一届全国人大常委会第二十六次会议 2012 年 4 月 24 日上午在北京人民大会堂举行第一次全体会议。会议继续审议军人保险法草案、民事诉讼法修正案草案、出境入境管理法草案，首次审议农业技术推广法修正案草案，审议十二届全国人大代表名额分配方案草案等。

会议听取了全国人大法律委员会副主任委员胡彦林作的关于**军人保险法草案**审议结果的报告。提交本次常委会会议审议的草案二审稿，进一步明确了军人保险制度适用本法的具体范围；增加规定军人伤亡保险所需资金由国家承担，个人不缴纳保险费；明确随军未就业的军人配偶参加保险，应当缴纳养老保险费和医疗保险费，国家给予相应的补助。

十一届全国人大常委会第二十三次会议对**民事诉讼法修正案草案**进行了初次审议。后经广泛征求意见，提出一些修改意见。全国人大法律委员会副主任委员李适时汇报了民事诉讼法修正案草案的修改情况，重点汇报了诚实信用原则、法律监督程序、公益诉讼制度、诉讼代理人的范围、专家参与诉讼、先行调解、小额诉讼制度、第二审程序的开庭审理、申请再审的期限、人民法院对申请撤销和不予执行仲裁裁决的审查条件等问题。

会议听取了全国人大法律委员会副主任委员张柏林作的关于**出境入境管理法草案**修改情况的汇报。提交本次常委会会议审议的草案二审稿增加规定，要求涉及出入境管理的各部门之间应做好衔接配合，做到分工负责，权责一致；明确了国家建立统一的出境入境管理信息平台，实现有关管理部门信息共享；明确了出入境管理工作应加强服务意识，做到管理与服务并重，并对中国公民出入境提供便利措施；在普通签证类别中增加“人才引进”一类，以更好吸引海外优秀人才；加大了对违法行为的处罚力度。

农业技术推广法自 1993 年施行以来，对于促进农业科技成果转化与应用，保障农业农村经济发展发挥了重要作用。但是，随着农村改革的深化和现代农业发展，现行法律的部分规定已不能适应新形势下开展农业技术推广工作的需要，亟需作出修改。2011 年全国人大农业与农村委员会启动了法律修改工作，在深入调查研究、总结实践经验、广泛听取

意见基础上形成了提交常委会审议的修正案草案。全国人大农业与农村委员会主任委员王云龙就法律修改的必要性，修改的宗旨和原则，农技推广的职责分类、国家农技推广机构的设置与管理体制、农技推广机构的队伍建设、多元化推广服务组织的地位与作用、提高农技推广水平、农技推广工作的保障措施、法律责任等作了说明。

会议听取了国家邮政局局长马军胜受国务院委托就关于提请审议批准《万国邮政联盟组织法第八附加议定书》的议案所作的说明。会议还审议了有关任免案。

[返回至目录](#)

二、十一届全国人大常委会第二十六次会议闭幕（来源：法制日报，2012年4月28日）

2012年4月27日，十一届全国人大常委会第二十六次会议在完成各项议程后在北京人民大会堂闭幕。会议经表决，通过了**军人保险法**。国家主席胡锦涛签署第56号主席令，公布了这部法律，自2012年7月1日起施行。会议审议通过的军人保险法，适应经济社会发展需要和军人职业特点，注重与社会保险体系相衔接，从法律上对军人伤亡保险、退役养老保险和医疗保险、随军未就业军人配偶保险等问题作出规定，进一步完善了军人保险制度，对于减轻军人后顾之忧，激励官兵履职尽责，维护军人合法权益，促进国防和军队建设具有重要意义。

会议表决通过了十二届全国人大代表名额分配方案、十二届全国人大少数民族代表名额分配方案、台湾省出席十二届全国人大代表协商选举方案；表决通过了全国人大常委会关于批准《万国邮政联盟组织法第八附加议定书》的决定；表决通过了有关任免案。

这次会议听取审议了国务院**关于农田水利建设工作情况的报告**，我国农田水利建设一要建立健全以公共财政为主的多元投入稳定增长机制，加大对粮食主产区农田水利建设投入力度，尽快出台土地出让收益用于农田水利建设的具体办法，加强对水利投资的统筹安排和监督管理，提高资金使用效益。二要实行严格的水资源管理制度和节约用水制度，推进农业灌溉用水总量控制和定额管理，大力研发和推广现代节水灌溉技术和设备，培育和发展抗旱作物品种，提高水资源利用率。三要深化小型农田水利工程产权制度改革，通过明确所有权、使用权，充分调动农民和各方面建设水利、管护水利、有效利用水利的积极性和责任感。

会议还听取审议了**国务院关于监狱法实施和监狱工作情况的报告**。常委会组成人员和列席会议的同志认为，监狱法颁布实施 18 年来，全国监狱系统坚持依法治监，加强罪犯教育改造，完善监狱管理体制，规范监狱执法行为，为维护国家安全和社会稳定做了大量工作，应当给予充分肯定。同时大家指出，当前监狱工作仍面临不少困难和问题，应进一步健全监狱安全稳定长效机制，切实保证监狱场所持续安全稳定；进一步加强监狱人民警察队伍建设，不断提高政治业务素质和执法能力；进一步推进监狱法制建设，做好监狱法修改和相关法规规章完善工作，为加强和创新社会管理、维护社会和谐稳定作出新的贡献。

会议对**出境入境管理法草案**进行了二审，同时听取审议了**关于外国人入出境及居留、就业管理工作情况的报告**。在同一次常委会会议上，就内容相关的议题，既审议法律草案又审议专项工作报告，这还是第一次。从审议情况看，这样安排有利于我们更加全面客观地了解实际情况，从全局的角度思考问题，有针对性地提出改进工作、完善法律的意见和建议。

[返回至目录](#)

国务院及其部委最新法治动态

一、《校车安全管理条例》出台（来源：人民法院报，2012 年 4 月 11 日）

历时 4 个多月的紧急部署、起草和论证，国务院第 197 次常务会议通过《校车安全管理条例》，并于 2012 年 4 月 5 日发布第 617 号国务院令公布了该条例，条例自公布之日起施行。这个校车安全管理的专门行政法规，将校车安全问题纳入法制轨道，依循以人为本的原则，确立了保障校车安全的基本制度，为校车行驶画出清晰可辨的“安全线”。

条例总共 62 条，分为总则、学校和校车服务提供者、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、附则等 8 章。

条例规定，县级以上地方政府对本行政区域的校车安全管理工作负总责。保障学生就近入学或者在寄宿制学校入学，减少学生上下学的交通风险，发展城市和农村公共交通为需要乘车上下学的学生提供方便，对确实难以保障就近入学，并且公共交通不能满足学生上下学需要的农村地区，县级以上地方政府保障接受义务教育的学生获得校车服务。

同时，条例还规定，县级以上地方人民政府根据本地区实际情况，可以制定管理办法，组织依法取得道路旅客运输经营许可的个体经营者提供校车服务。配备校车的学校、校车服务提供者应当指派照管人员随校车全程照管乘车学生。

条例还对政府部门、学校的校车安全管理责任，校车驾驶人的条件，校车在道路上行驶的通行安全，随车照管人员的职责，以及违法后的处罚等做了规定。

[返回至目录](#)

最新司法动态

一、最高人民法院发布《关于办理申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定案件若干问题的规定》（来源：人民法院报、法制日报，2012年4月10日）

为依法正确办理市、县级人民政府申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定案件，维护公共利益，保障被征收房屋所有权人的合法权益，2012年2月27日最高人民法院审判委员会第1543次会议通过了《关于办理申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定案件若干问题的规定》（法释〔2012〕4号，下简称《规定》），2012年3月26日公布，自2012年4月10日起施行。

《规定》共计十一个条文，在充分考虑对被征收人合法权益的多重保护、确立“裁执分离”为主导的强制执行方式、吸收最新立法成果和域外有益经验的基础上，着眼于提高操作性、指导性，从案件受理、审查、执行和新旧规定衔接等程序和实体方面对人民法院办理非诉行政执行案件作出了具体规范。

【案件管辖权问题】

《规定》明确由房屋所在地基层人民法院管辖，高级人民法院可以根据本地实际情况决定管辖法院。这既体现原则性，又兼具灵活性。从目前法律和司法解释有关级别管辖的规定看，对于非诉行政执行案件，法律没有规定级别管辖，《最高人民法院关于执行〈中华人民共和国行政诉讼法〉若干问题的解释》（下称《若干解释》）规定的管辖法院是“不动产所在地的基层人民法院”。同时，上级法院可以根据案件的具体情况，决定案件的管辖法院。因此，《规定》在确立了以基层法院管辖为原则的同时，也赋予高级法院在管辖问题上的决定权，可根据本地情况灵活处理，既可以就本地相关案件管辖作出统一规定，也可以就个案管辖作出具体处理。这样规定也符合我国地域广大、各地情况差异较大的特点。

【受理条件与程序】

《规定》对申请机关提出申请应当提交的材料作了详细列举式规定。这主要是考虑，

通过要在申请要件上提出明确具体要求，有利于监督和促进行政机关改进和完善征收补偿程序，同时，以列举的方式作出规定指向明确，有利于增强实践操作性，避免草率敷衍行事。

在受理程序方面《规定》明确了法院认为强制执行的申请符合形式要件且材料齐全的，应当在接到申请后五日内立案受理，并通知申请机关；不符合形式要件或者材料不全的应当限期补正，并在最终补正的材料提供后五日内立案受理；不符合形式要件或者逾期无正当理由不补正材料的，裁定不予受理。申请机关对不予受理的裁定有异议的，可以在法定期限内向上一级法院申请复议，由上一级法院作出裁定。

【审查标准与程序】

在审查标准方面，《规定》详细列举了裁定不准予执行的八种情形。特别是“明显不符合公平补偿原则，严重损害被执行人合法权益，被执行人基本生活、生产经营条件没有保障”、“明显违反行政目的，严重损害公共利益”以及“严重违反法定程序或者正当程序”等规定，具有鲜明的针对性、创新性。

在审查程序方面，《规定》明确了人民法院审查时可以根据需要调取相关证据、询问当事人、组织听证或者进行现场调查；经审查，法院就征收补偿决定依法作出是否准予执行的裁定，不准予执行的裁定应在规定期限内送达申请机关，准予执行的裁定应在规定期限内送达申请机关和被执行人；法院裁定准予执行的，可以根据实际情况建议申请机关依法采取必要措施，保障征收与补偿活动顺利实施；申请机关对不准予执行裁定有异议的，可以在法定期限内向上一级法院申请复议并由其作出裁定。

【办案期限】

关于办案期限，有四个关键节点应提起注意：

一是提出申请的期限。《规定》明确了申请机关应当自被执行人的法定起诉期限届满之日起三个月内提出，逾期申请的，除有正当理由外，法院不予受理。

二是法院受理的期限。《规定》明确了法院应当在接到申请后五日内立案受理，不符合形式要件或材料不全的应当限期补正，并在最终补正的材料提供后五日内立案受理。

三是法院审查的期限。《规定》依照《行政强制法》第五十八条规定，将相关案件审查期限统一规定为立案之日起三十日，主要考虑此类案件具有复杂性、敏感性，法官需要有相对充裕的审查时间，以做到审慎稳妥、判断准确，防止因草率作出是否准予执行的裁定而损害被征收人合法权益亦或实现公共利益，也可以防止公众产生审查程序流于形式的误解。同时，规定了有特殊情况需要延长审查期限的，由高级人民法院批准。

四是复议的期限。《规定》明确了申请机关对不予受理裁定或不准予执行裁定向上一级

法院申请复议，都是“自收到裁定之日起十五日内”提出；上一级法院都是“自收到复议申请之日起十五日内作出裁定”。这样规定与《行政强制法》保持一致。

【强制执行方式】

《规定》明确人民法院裁定准予执行的，一般由作出征收补偿决定的市、县级人民政府组织实施，也可以由人民法院执行。这主要是基于探索以“裁执分离”为主导的强制执行方式的需要，从而体现权力的监督与制约，防止权力的滥用侵害相对人合法权益。

体现在房屋征收补偿决定的强制执行方面，“裁执分离”主要体现为两种情形：一是根据《条例》规定，被征收人在法定期限内不申请行政复议或者不提起行政诉讼，在补偿决定规定的期限内又不搬迁的，由作出房屋征收决定的市、县级人民政府依法申请人民法院强制执行。也就是说，作出房屋征收决定的市、县级人民政府不能自行决定强制执行，而必须依法向人民法院提出申请，由人民法院审查后作出是否准予执行的裁定。二是就人民法院内设机构而言，行政机关申请法院强制执行其作出的具体行政行为的，由行政审判庭进行审查并作出裁定，需要由人民法院强制执行的，由人民法院的执行机构组织实施。

【新旧规定的衔接过渡】

《规定》明确《条例》施行前已依法取得房屋拆迁许可证的项目，人民法院裁定准予执行房屋拆迁裁决的，参照《规定》有关强制执行方式的规定精神办理。

【规定原文】

最高人民法院关于办理申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定案件若干问题的规定（2012年2月27日最高人民法院审判委员会第1543次会议通过）

法释〔2012〕4号

中华人民共和国最高人民法院公告

《最高人民法院关于办理申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定案件若干问题的规定》已于2012年2月27日由最高人民法院审判委员会第1543次会议通过，现予公布，自2012年4月10日

起施行。

二〇一二年三月二十六日

为依法正确办理市、县级人民政府申请人民法院强制执行国有土地上房屋征收补偿决定（以下简称征收补偿决定）案件，维护公共利益，保障被征收房屋所有权人的合法权益，根据《中华人民共和国行政诉讼法》、《中华人民共和国行政强制法》、《国有土地上房屋征收与补偿条例》（以下简称《条例》）等有关法律、行政法规规定，结合审判实际，制定本规定。

第一条 申请人民法院强制执行征收补偿决定案件,由房屋所在地基层人民法院管辖,高级人民法院可以根据本地实际情况决定管辖法院。

第二条 申请机关向人民法院申请强制执行,除提供《条例》第二十八条规定的强制执行申请书及附具材料外,还应当提供下列材料:

(一)征收补偿决定及相关证据和所依据的规范性文件;

(二)征收补偿决定送达凭证、催告情况及房屋被征收人、直接利害关系人的意见;

(三)社会稳定风险评估材料;

(四)申请强制执行的房屋状况;

(五)被执行人的姓名或者名称、住址及与强制执行相关的财产状况等具体情况;

(六)法律、行政法规规定应当提交的其他材料。

强制执行申请书应当由申请机关负责人签名,加盖申请机关印章,并注明日期。

强制执行的申请应当自被执行人的法定起诉期限届满之日起三个月内提出,逾期申请的,除有正当理由外,人民法院不予受理。

第三条 人民法院认为强制执行的申请符合形式要件且材料齐全的,应当在接到申请后五日内立案受理,并通知申请机关;不符合形式要件或者材料不全的应当限期补正,并在最终补正的材料提供后五日内立案受理;不符合形式要件或者逾期无正当理由不补正材料的,裁定不予受理。

申请机关对不予受理的裁定有异议的,可以自收到裁定之日起十五日内向上一级人民法院申请复议,上一级人民法院应当自收到复议申请之日起十五日内作出裁定。

第四条 人民法院应当自立案之日起三十日内作出是否准予执行的裁定;有特殊情况需要延长审查期限的,由高级人民法院批准。

第五条 人民法院在审查期间,可以根据需要调取相关证据、询问当事人、组织听证或者进行现场调查。

第六条 征收补偿决定存在下列情形之一的,人民法院应当裁定不准予执行:

(一)明显缺乏事实根据;

(二)明显缺乏法律、法规依据;

(三)明显不符合公平补偿原则,严重损害被执行人合法权益,或者使被执行人基本生活、生产经营条件没有保障;

(四)明显违反行政目的,严重损害公共利益;

(五)严重违反法定程序或者正当程序;

(六)超越职权;

(七)法律、法规、规章等规定的其他不宜强制执行的情形。

人民法院裁定不准予执行的,应当说明理由,并在五日内将裁定送达申请机关。

第七条 申请机关对不准予执行的裁定有异议的,可以自收到裁定之日起十五日内向上一级人民法院申请复议,上一级人民法院应当自收到复议申请之日起三十日内作出裁定。

第八条 人民法院裁定准予执行的，应当在五日内将裁定送达申请机关和被执行人，并可以根据实际情况建议申请机关依法采取必要措施，保障征收与补偿活动顺利实施。

第九条 人民法院裁定准予执行的，一般由作出征收补偿决定的市、县级人民政府

组织实施，也可以由人民法院执行。

第十条 《条例》施行前已依法取得房屋拆迁许可证的项目，人民法院裁定准予执行房屋拆迁裁决的，参照本规定第九条精神办理。

第十一条 最高人民法院以前所作的司法解释与本规定不一致的，按本规定执行。

[返回至目录](#)

二、最高人民法院修改国家赔偿法相关司法解释（来源：法制日报，2012 年 4 月 25 日）

全国部分省、市、自治区高级人民法院赔偿办（委）主任座谈会 2012 年 4 月 22 日在四川召开。会议讨论修改了《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国国家赔偿法若干问题的解释（二）〉》、《关于人民法院办理国家赔偿理赔案件程序的规定》两个司法解释稿。

最高人民法院审判委员会专职委员贺荣表示，全国法院要推动国家赔偿审判工作制度化、机制化；回应维护稳定大局与人民群众的新期待、新要求，深入开展国家赔偿法修正案实施中新情况新问题调研；努力提升人民法院国家赔偿审判工作社会影响与法律效果；高度重视加强审判管理与矛盾源头治理，精心部署开展全国法院国家赔偿案件评查工作。

[返回至目录](#)

三、最高人民法院发布第二批指导性案例（来源：人民法院报，2012 年 4 月 14 日）

最高人民法院继 2011 年 12 月 20 日发布第一批 4 个指导性案例后，于近日发布第二

批 4 个指导性案例。这是落实推进中国特色案例制度，总结审判经验，确保司法公正公开，正确、统一实施法律和司法政策，积极参与社会管理创新，促进社会和谐建设的又一有力举措。

此次发布的 4 个指导案例，行政和民事案例各 2 个，是严格依照《最高人民法院关于案例指导工作的规定》所确立的标准和程序精心编选出来的，亮点较为突出，体现在监督和支持依法行政、保障行政相对人合法权益，尊重和保障当事人对自己合法权益的自由处分权、规范公司治理结构等方面。

【指导案例 5 号】

这是一个规范工业盐管理的典型案例，该指导案例进一步明确，地方政府规章违反法律规定设定许可、处罚的，人民法院在行政审判中不予适用。这不仅对工业盐管理，对其他方面的行政管理也有参照意义。

【指导案例 6 号】

从立法本意出发，将法律没有明文列举的“没收较大数额财产”的行政处罚也列入必须举行听证的范围，充分保障了行政相对人的权益，对于促进依法行政意义重大。

【指导案例 7 号】

涉及抗诉、当事人撤诉和民事诉讼法第一百四十一条裁定适用范围等法律适用问题，对尊重和保障当事人合法民事权益和诉讼权利，维护生效裁判的稳定性，实现案结事了人和，促进和谐社会建设具有重要意义。

【指导案例 8 号】

本案例是准确适用公司法第一百八十三条、妥善处理公司僵局问题的典型案例，既严格限定了公司解散的条件，又依法保护了股东权利，有利于规范公司治理结构，促进市场经济健康发展。

指导性案例具有引导性、示范性、典型性，对于全国法院审理同类案件具有重要的指导作用。最高人民法院要求，通过公开发布指导性案例，更好地宣传法治，广泛接受人民群众的监督，不断满足人民群众对审判工作的新要求新期待，进一步提升司法公信力，使司法的公正、高效和权威不断得到昭示和落实。

[返回至目录](#)

四、 最高人民法院组建“人民法院诉讼资产网”（来源：人民法院报， 2012 年 4 月 17 日）

为深化司法拍卖改革工作，扩大司法拍卖信息公开程度，加强对司法拍卖过程的监管，方便人民群众参与和监督司法拍卖活动，保证司法拍卖公开、公正、公平，维护当事人的合法权益，最高人民法院组建了“人民法院诉讼资产网”（<http://www.rmfysszc.gov.cn>）。

网站具有涉诉资产信息发布、评估拍卖机构随机选定、网上竞买报名、互联网竞价等多项功能，既是及时、全面发布全国法院涉诉资产处置相关信息的统一权威性的发布平台，也是面向社会，供参与司法拍卖活动的相关机构开展司法拍卖活动无偿使用的公益性网络平台。

[返回至目录](#)

仲裁新动态

一、 贸仲委新版仲裁规则 2012 年 5 月 1 日起施行（来源：法制日报，2012 年 4 月 5 日）

贸仲委现行的《仲裁规则》自 2005 年颁布实施以来，广受好评。但是，随着经济和仲裁环境的快速发展，仲裁使用者对贸仲委的仲裁服务提出了新的要求，对仲裁程序的设计也提出了新的期待。贸仲委 2012 年版《仲裁规则》已于 2012 年 1 月 5 日经贸仲委委员会会议审议通过，于 2012 年 2 月 3 日经中国国际贸易促进委员会/中国国际商会批准通过，于 2012 年 5 月 1 日起施行。

2012 版仲裁规则更加突出了贸仲委仲裁服务的国际特色，进一步强调尊重当事人意思自治原则。修订要点如下：

1、当事人没有约定仲裁语言时，最方便当事人的语言可能被确定为仲裁语言。当事人对仲裁语言有约定的，从其约定；当事人没有约定的，仲裁程序以中文为仲裁语言；在当事人没有约定语言的情况下，仲裁委员会也可视案件的具体情形确定其他语言为仲裁语言。

2、当事人可以选择仲裁协议效力的准据法、可以约定适用于实体争议的法律。

3、明确了贸仲委总会与分会在管理案件上的分工。如果当事人没有约定由分会或中心仲裁，或约定的分会或中心不存在或约定不明确的，则由贸仲委秘书局在北京接受仲裁申请并管理案件。当事人对案件程序管理地点有争议的，由贸仲委作出决定。

4、在仲裁程序方面，提高简易程序争议金额，改变程序变更规定，增加合并仲裁、中止仲裁程序的规定，完善调解、有关书面质证的相关规定及指定仲裁员及组庭的规定等。

[返回至目录](#)

二、 贸仲委在维也纳音乐厅举行《仲裁规则》专场推介会（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 5 日）

第十九届威廉姆斯-维斯模拟仲裁庭辩论赛（Willem C. Vis Moot）于 2012 年 3 月 30 日至 4 月 5 日在维也纳成功举办。本届比赛赛题使用贸仲委 2012 版《仲裁规则》，比赛期间，贸仲委代表团一行在维也纳音乐厅就新规则的修订背景与具体内容举办了专场推介会。贸仲委副主任兼秘书长于健龙先生与仲裁业务一处处长王洁女士分别作主题发言。

于健龙副主任以贸仲委仲裁规则修订的历史沿革为主线，对贸仲委自 1956 年第一版成文仲裁规则至 2012 年最新规则的主要特点、修订原则以及相关背景进行了介绍，并着重介绍了新版仲裁规则的主要制度创新。

王洁处长结合新版仲裁规则具体条文，就新仲裁规则修订的内容和与旧规则的异同做了详细的比较说明，对本次修订的原则以及新增条款的背景进行了解释。她还结合本届模拟赛题中贸仲委规则的有关内容向与会听众进行了说明，解答了有关问题。

此次演讲的与会者多为本次威廉姆斯-维斯模拟仲裁庭辩论赛的仲裁员及带队教练（Arbitrator & Coach），他们均对新规则的具体条款非常熟悉，且对修订的细节表现出极大兴趣。演讲结束后，于健龙副主任和王洁处长就仲裁裁决在中国法院的执行问题、仲裁地的规定等问题回答了与会者的提问。

[返回至目录](#)

三、 贸仲委将在全国举办 2012 年仲裁规则系列宣传推广和培训活动（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 10 日）

2012 年版《中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁规则》自 2012 年 5 月 1 日起施行，贸仲委及其分会新受理的仲裁案件将统一适用该仲裁规则。为了让业界了解新规则的特点，并加强贸仲委仲裁员对新仲裁规则的学习，贸仲委将于 4 月-7 月在全国十多个城市举办新仲裁规则宣传推广和培训活动，贸仲委领导及有关人员将就新仲裁规则的理解与适用作讲解。

目前，贸仲委已于 2012 年 4 月 18 日在杭州、19 日在上海、21 日在深圳、23 日在重庆、25 日在天津、27 日在北京举办宣传推广和培训活动；另外，拟于 5 - 7 月在广州、济

南、福州、大连、成都、西安等地举办相关活动。

[返回至目录](#)

四、 贸仲委西南分会为大型企业收购境外资产举办专题国际研讨会

(来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 12 日)

2012 年 4 月 12 日，为了配合政府要求企业走出去收购海外优良资产的战略规划，宣传贸仲新规则，中国国际经济贸易仲裁委员会西南分会、重庆市贸促会和英国著名的全球性律师事务所在重庆举办了“收购境外资产/境外投资国际研讨会”。来自美国、英国、法国、德国、中国香港、北京、重庆的十二名专家，专程从四面八方赶来山城，在重庆万豪酒店为重庆企业、政府有关部门及法律界进行了为期一天的专业培训。

本次研讨会以大中型企业为主要对象，一大批肩负海外投资任务的大型企业的首脑踊跃参加了本次研讨会，包括来自重庆机电集团、重庆市农业投资集团、重庆对外经贸（集团）有限公司、重庆长安汽车、普华永道、重庆国际信托有限公司、市国资委、重庆市第五中级人民法院、大渡口区工商联、西南政法大学等五十余家单位的总裁、董事长、总经理，及行政部门领导、法官、律师事务所合伙人等百余人参加了本次研讨会，代表投资金额近八百亿元人民币。

各位与会代表围绕中国公司在海外收购资产和进行投资面对的主要挑战，内容包括：一、中国企业在面向全球扩展业务中的相关机遇、业务策略、最佳实践、面临的主要问题及其解决方案；二、境外上市、融资安排和投资保障；三、中国国际仲裁新仲裁规则；四、如何通过仲裁解决国际投资争议，中国与境外仲裁实践的异同；五、中国企业海外并购十大案例分析；六、中国企业海外并购发展与趋势；六、在欧洲并购应注意的问题，包括政治反应、欧盟劳动立法的影响等、七、在发展中国家进行并购的风险识别与规避，包括法律与政治风险、经济制裁引起的风险、风险环境等等主题进行深入研讨和交流。

研讨会内容详实，涵盖面广，针对性强，实用性强，信息量极为丰富。

[返回至目录](#)

五、 贸仲委在北京举办题为“中国对外投资的挑战”的讲座（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 13 日）

2012 年 4 月 13 日，贸仲委在北京国际商会大厦举办了“仲裁员业务交流会/委员讲坛”活动，特别邀请贸仲委委员、仲裁员、中国投资有限责任公司总经理高西庆博士就“中国对外投资的挑战”发表演讲。此次活动吸引了贸仲委委员、仲裁员以及律师、金融界人士等 100 多人参加。

高西庆博士着重就中国对外投资面临的形势、主权财富投资透明度、各国政府在投资中的作用及各国应对金融危机时采取的措施等问题发表了演讲，并结合海外投资发生的具体案例做了生动讲解。他以广博的知识、丰富的经验和全球的视野阐述了中国对外投资所面临的挑战，引起了与会者的共鸣。参加会议的人员纷纷就有关问题提出问题，高西庆博士以坦诚的态度给予了精彩回答。

[返回至目录](#)

六、 于健龙秘书长出席“国际贸易纠纷解决问题研究”专题研讨会并发表演讲（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 16 日）

2012 年 4 月 16 日至 4 月 17 日，由中国法官协会、北京市法官协会和国际司法学会共同举办的“国际贸易纠纷解决问题研究”专题研讨会在北京召开。中国国际经济贸易仲裁委员会（“贸仲委”）副主任兼秘书长于健龙应邀出席研讨会并发表演讲。

参加此次研讨会的还有国际司法学会会长詹姆斯·艾普先生以及十余位来自美国联邦法院的法官及教授，北京市高级人民法院、北京市第一中级人民法院、北京市第二中级人民法院的法官，贸仲委仲裁员、外交学院卢松教授，贸仲委仲裁业务一处王洁处长等。会议由北京市法官协会吕京生秘书长主持。

于健龙秘书长向与会者介绍了中国国际商事仲裁以及贸仲委的历史发展和现状，并对近来贸仲委仲裁规则的修订情况进行了说明。卢松教授在其题为“从一个学者角度看中国国际商事仲裁”的演讲中，从国际商事仲裁的概念、特征、仲裁参与者、中国仲裁与国际

商事仲裁实践的异同、仲裁员的权力、仲裁程序的安排、证据规则等多个方面讲解了中国国际商事仲裁的实践。于健龙秘书长和卢松教授的精彩演讲均以中英文双语进行，获得了与会者的高度称赞和热烈反响。

来自美国的会议代表还提出了诸多其感兴趣的关于仲裁方面的问题，贸仲委王洁处长和卢松教授一一进行了详尽的解答，得到与会者的一致好评。

[返回至目录](#)

七、 贸仲委副秘书长李虎应邀出席美国亚特兰大国际仲裁协会首届国际仲裁研讨会（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 17 日）

2012 年 4 月 15 日至 4 月 17 日，由美国亚特兰大国际仲裁协会主办的主题为“美国在二十一世纪国际仲裁体系中的地位：引领发展，边缘化，还是随波逐流？”的首届国际仲裁研讨会在美国佐治亚州亚特兰大市召开。国际商会仲裁院、伦敦国际仲裁中心、英国皇家仲裁员协会、美国仲裁协会等多家国际仲裁机构代表、美国仲裁执业律师、仲裁员、法学教授、法官以及公司法务人员共 170 余人与会。参会者围绕美国国际商事仲裁法重述、联邦仲裁法的修改、显然漠视法律、国际仲裁成本、律师在国际仲裁中的操守、仲裁中的司法协助以及投资争议仲裁和证据披露等问题发表演讲，展开讨论。

应亚特兰大国际仲裁协会的邀请，贸仲委副秘书长李虎和涉外业务处贾珅出席了本次研讨会。李虎副秘书长应邀在 2012 年 4 月 17 日中午的午餐会上发表了“贸仲委与中国仲裁”的主题演讲，从中国经济的快速发展入手，向全体参会者介绍了仲裁在解决涉中争议中作用，结合贸仲委即将于 2012 年 5 月 1 日起实施的新规则，对贸仲委机构及其仲裁实践进行了系统地介绍，对贸仲委仲裁的特点进行了详细阐述，并和与会者进行了充分地互动交流，回答了参会者提出的有关贸仲委新规则以及裁决在中国执行等方面的问题。

[返回至目录](#)

八、 贸仲委副秘书长李虎应邀出席美国律师协会第十四届春季年会并发表演讲（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 18 日）

2012 年 4 月 18 日至 4 月 21 日，美国律师协会第十四届春季年会在美国华盛顿召开。作为美国法律界的重要盛会，其在美国律师以及法律从业者层面具有重要的影响力。本次年会的主题涉及仲裁、调解等争议解决领域。

美国律师协会第十四届春季年会把“中国受案趋势分析：亚洲国际商事争议仲裁和调解未来展望”确定为专项议题之一。应美国律师协会争议解决分会的邀请，贸仲委副秘书长李虎和涉外业务处贾坤出席了本次研讨会。李虎副秘书长应邀在 2012 年 4 月 19 日下午进行的上述专项议题研讨会上发表了题为“贸仲委受案趋势及其未来发展”的演讲，结合贸仲委过去十二年受案结案情况，分析并说明贸仲委仲裁近年来国际化程度不断提高、案件数量和争议金额逐年递增的客观事实，详细解读了贸仲委新规则的诸多程序性突破，新规则必将给贸仲委带来新发展，对贸仲委未来的发展进行了展望，并回答了与会者针对贸仲委仲裁所提出的问题。

2012 年 4 月 19 日晚，应美国哥伦比亚女律师协会的邀请，贸仲委副秘书长李虎在华盛顿出席了该协会组织的“在中国寻求权力与救济—有备无患”的主题研讨会并发表演讲，向参会者介绍了贸仲委及其仲裁实践以及即将生效实施的新规则，并和与会者进行了充分地互动交流，回答了参会者提出的有关贸仲委新规则以及仲裁与调解相结合等方面的问题。

[返回至目录](#)

九、 贸仲委派员参加贸促会和美国律师协会举办的会议（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 19 日）

2012 年 4 月 19 日，由中国贸促会（CCPIT）与美国律师协会（ABA）共同举办的“在美国经商：您需要了解的投资、产品责任和争议解决方面的问题”研讨会在京举行。来自美国数十家律所的 26 位知名律师、公关专家及美国食品药品监督管理局、消费者安全委员会

官员参加了本次研讨会并且发表了演讲。250 多名中美企业家参加了本次会议。贸仲委应邀派涉外业务处处长王洁参加会议，并在大会“国际仲裁和替代性争议解决”一节中发言，向与会者介绍了仲裁相对于诉讼的优势、贸仲仲裁的特点、以及贸仲 2012 规则。

[返回至目录](#)

十、于健龙副主任会见德国商会代表团一行（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 4 月 24 日）

2012 年 4 月 24 日，贸仲委副主任兼秘书长于健龙先生会见了以德国商会法务部主管 Dr. Florian Kessler 先生为首的德国商会代表团一行。

于健龙副主任首先简要介绍了贸仲委的历史、机构设置、仲裁员资质标准、案件经办人队伍、受案量等情况。他表示，德国作为中国重要贸易伙伴之一，在世界范围内拥有着良好的声誉，中德两国仲裁界之间也一直保持着密切而友好的合作关系。国际案件处王洁处长随后向客人们介绍了贸仲委的机构特点、新规则修订等情况。海仲业务处处长陈波也就中国海事仲裁委员会的历史、受案量、争议金额、机构设置等情况进行了介绍。

此次德国商会代表团成员共 23 人，来自德国商贸公司、律师事务所等多个相关机构。代表团成员纷纷就中国仲裁机构的优势、裁决执行情况、如何适用德国法律法规、中间裁决的流程与实际操作、仲裁庭如何取证、仲裁语言和仲裁地的规定、裁决书的核阅制度等情况提出疑问，于健龙副主任等针对问题做了详细解答，现场气氛活跃。

[返回至目录](#)

十一、北京仲裁委员会与北京二中院举办司法审查业务交流会（来源：北京仲裁委员会，2012 年 4 月 18 日）

2012 年 4 月 14 日上午，北京仲裁委员会与北京二中院民三庭共同举办司法审查业务交流会，就 2011 年的仲裁工作情况和司法审查情况进行座谈交流。民三庭庭长李艳红、

副庭长陈红建、庭长助理杨靖、各合议庭审判长、部分法官，以及北仲王红松秘书长、各业务处处长及全体秘书共同参加了此次交流会。

王红松秘书长首先在座谈会上发言表示，民三庭的各位法官本着维护仲裁裁决终局性、保护当事人合法权益的原则，对于申请撤销仲裁裁决的大部分案件采取劝解当事人和解撤诉或驳回的方式处理，2011年撤销仲裁裁决数量仅为2件，体现了民三庭司法审查理念的重大转变和对仲裁工作的大力支持。王秘书长介绍了北仲去年重点开展的几项工作，包括：加强仲裁案件材料送达程序的管理、制定案件材料送达的内部规范；加强计算机办案系统相同当事人的查询功能；重新开发办案系统、强调办案秘书及时录入、规范办案；重视仲裁员专业能力和仲裁业务的培训、规定参加业务培训并达到一定标准的仲裁员才能担任首席和独任仲裁员；加强仲裁员网上办公系统的各项功能，使仲裁员和办案秘书之间的工作流程衔接更加透明；加强了办案秘书的内部培训和学习交流，在程序和实体两方面提高秘书的业务能力。王秘书长最后表示，法院对仲裁工作的监督是必要的，虽然在司法审查过程中，对一些问题的理解可能仍然会存在一些分歧，但是只要多从有利于事业发展的角度考虑问题，相信这种分歧会越来越少，因为在维护当事人合法权益、保障仲裁制度健康发展方面，北仲和法院的目标是一致的。

李艳红庭长对民三庭过去几年的司法审查情况进行了回顾总结。2009年民三庭共审理申请撤销仲裁裁决案件215件，2010年为127件，2011年为120件。能够明显看出当事人申请撤销仲裁裁决的案件数量呈下降趋势，这与仲裁委加强管理、注重办案质量密切相关。审判员们普遍反映仲裁员审理行为比以前更加规范，对仲裁申请人的诉求和被申请人的答辩从法律效果和社会效果方面综合考虑得更加充分，而且通过详细的说理过程将仲裁员的仲裁思路和仲裁过程固化并呈现在当事人面前，以取得当事人信服，同时也便于法官更加明了仲裁过程和裁决理由。而且，仲裁委更加注重案件程序规范，强调办案秘书严格适用《仲裁规则》相关规定履行送达、开庭等一系列程序事项，为仲裁员公平公正审理案件奠定坚实的程序基础，保证了仲裁裁决的有效性，维护了仲裁委的良好声誉。此外，法院在司法审查过程中，注意加强调解、释明工作促使当事人接受仲裁裁决结果、息诉服判，2010年当事人撤诉率为14.96%，2011年撤诉率为20.83%。李庭长同时提到，2011年起北仲与二中院民三庭构建起全方位的沟通交流机制，也是促进双方共同进步提升的重要举措。

座谈会上，民三庭各位法官与参加会议的北仲工作人员还就具体案件涉及的实体和程序问题进行了热烈讨论和交流，法官还对北仲仲裁规则的修改提出了不少具有建设性的意见。

[返回至目录](#)

十二、 中国加入《纽约公约》25 周年国际仲裁与金融仲裁研讨会成功举办（来源：北京仲裁委员会，2012 年 4 月 23 日）

由中央财经大学金融仲裁与调解研究中心和北京仲裁委员会共同主办的“中国加入《纽约公约》25 周年国际仲裁与金融仲裁研讨会”于 2012 年 4 月 22 日在中央财经大学成功举办，70 余位政府官员、北仲仲裁员、企业法律顾问、律师、高校教师等到场参会。

1986 年，第六届全国人民代表大会常务委员会第十八次会议决定加入 1958 年生效的《承认和执行外国仲裁裁决公约》（《纽约公约》）。1987 年 1 月 22 日，中国提交了批准书，作了互惠保留和商事保留声明。1987 年 4 月 22 日，公约对中国正式生效。自中国加入《纽约公约》以来，中国仲裁事业发生了天翻地覆的变化。国内仲裁机构不断提高服务水平、不断对仲裁需求市场进行细分，金融仲裁作为行业仲裁的代表得以快速发展。本次研讨会上，来自全国人大、最高法院、商务部、各大企业、仲裁机构的专家围绕上述话题各抒己见、展开讨论。

研讨会第一阶段中，全国人大法工委民法室贾东明副主任、最高人民法院研究室吴兆祥处长分别致辞。随后，北仲王红松秘书长在致辞中分析了中国加入《纽约公约》的重要意义，并以北仲为例，介绍了中国仲裁实践的发展。

研讨会第二阶段围绕“《纽约公约》二十五周年回顾与展望”展开，由北仲陈福勇处长主持。最高院民四庭沈红雨法官、北美信托银行亚太区总法律顾问 Julia Mckenny 和武汉大学法学院教授宋连斌分别围绕最高院适用《纽约公约》审理承认和执行外国仲裁裁决案件的实践、《纽约公约》给北美信托银行带来的影响和变化以及仲裁裁决的国籍进行了主题演讲。

研讨会第三阶段“金融仲裁与投资仲裁在中国的实践”由中央财经大学金融仲裁与调解研究中心秘书长肖芳主持。香港金融纠纷调解中心主席郑若骅、商务部条约法律司处长路焘、中石油国际事业有限公司总法律顾问李晓明、中国工商银行法律部副处长翟彦杰分别结合各自工作实践中的经验和感受与参会者进行了分享。

研讨会最后，中央财经大学法学院院长、中央财经大学金融仲裁与调解研究中心主任郭锋致闭幕词，他在致辞中肯定了中国仲裁事业的快速发展，并希望中国仲裁机构进一步走向世界。

[返回至目录](#)

十三、 大型企业标准建设工程合同编制研讨会在北仲成功举办（来源：北京仲裁委员会，2012 年 4 月 25 日）

2012 年 4 月 20 日下午，北京仲裁委员会举办“大型企业标准建设工程合同编制研讨会”。本次研讨会邀请了联合建管国际工程技术研究院院长、标准合同文本起草专家之一的邱闯先生和北仲秘书长王红松女士担任主讲嘉宾，并由中化石油有限公司法律部总经理张海枫女士担任主持人。

2012 年 2 月 1 日《招标投标法实施条例》正式实施，该法规要求依法招投标项目必须采用发改委会同有关行政监督部门制定的标准文本，这无疑对全国工程领域产生重大影响，无论发包企业还是承包企业都迫切需要让企业自身行为尽快适应新的法律要求，鉴于此，北仲特别策划了此次研讨会，重点研讨企业如何在实践中适应法律的新要求，正确使用标准合同文本，并通过合理编制合同、选择合适的争议解决方式，预防和避免法律上的风险。

主讲嘉宾之一邱闯先生发表了题为“如何根据标准文本的要求制订企业建设工程合同”的演讲。邱闯先生结合 2012 年 5 月 1 日起实施的《简明标准施工招标文件》和《标准设计施工总承包招标文件》以及 2007 年已经实施的《标准施工招标资格预审文件》和《标准施工招标文件》，分别从工程合同标准文件的体系、编制思路、文本选择方法、设计施工总承包合同与建设项目工程总承包合同的构架、施工组织设计、承包人的资质、对于发包人要求中的错误的责任承担、价格条款、支付方式及变更估价等方面，介绍了企业应如何结合自身需求选择适合的合同文本和编制合同条款。

王红松女士则做了题为“在制订建设工程合同中如何选择争议解决方式”的演讲，针对标准文本中提供的诉讼、仲裁、友好解决和争议评审等 4 种争议解决方式，分别分析了各自在解决建设工程领域纠纷中的特点和作用，并结合北仲自身实践，向与会人员详细介绍了北仲的仲裁制度、独立商事调解制度、争议评审制度等纠纷解决方式和选择不同纠纷解决方式的技巧，特别是不同情况下如何起草仲裁条款（请见链接）。

附：如何起草仲裁条款 <http://www.bjac.org.cn/introduce/zctk.html>

[返回至目录](#)

地方法治亮点

一、云南修改 25 件涉行政强制地方性法规（来源：法制日报，2012 年 4 月 6 日）

云南省十一届人大常委会第三十次会议审议通过了云南省人大常委会关于修改 25 件涉及行政强制的地方性法规的决定，《云南省殡葬管理条例》、《云南省历史文化名城名镇名村名街保护条例》等 25 件地方性法规被修改。

根据行政强制法的规定，对强制措施名称进行规范。根据行政强制法第九条的规定，对云南省的部分地方性法规中行政强制措施的名称与行政强制法规定不一致的进行了规范，将封存、扣留、暂扣修改为查封、扣押，这涉及到云南省查处生产销售伪劣商品行为条例、陆生野生动物保护条例、商品交易市场管理条例、园艺植物新品种注册保护条例、反不正当竞争条例、森林条例、无线电管理条例、道路运输条例、发展新型墙体材料条例等 9 件地方性法规。

根据行政强制法的有关规定，对依法强制拆除的表述进行了规范。行政强制法第四十四条规定，对违法建筑物、构筑物、设施等需要强制拆除的，应当由行政机关予以公告，限期当事人自行拆除。当事人在法定期限内不申请行政复议或者提起行政诉讼，又不拆除的，行政机关可以依法强制拆除。因此，对云南省涉及强制拆除的地方性法规增加规定了公告程序和强调要依法强制拆除，这涉及到云南省收费公路管理条例、殡葬管理条例、电力设施保护条例、历史文化名城名镇名村名街保护条例、无线电电磁环境保护条例、民用运输机场保护条例等 6 件地方性法规。

根据行政强制法的有关规定，对实施代履行的表述进行了规范。行政强制法第五十条、第五十一条、第五十二条对实施代履行作出了明确规定。经认真清理，云南省涉及代履行的地方性法规中个别地方表述不符合行政强制法的规定，需要进行修改，这涉及到云南省和顺古镇保护条例、渔业条例等两件地方性法规。

云南省地方性法规中有些规定不符合行政强制法的精神，需要进行修改或者删除，这涉及到云南省产品质量监督管理条例、企业职工基本养老保险条例、土地管理条例、节约能源条例、曲靖城市管理条例、旅游条例、社会保险费征缴条例、农作物种子条例等 8 件地方性法规。

此外，对于云南省高等级公路管理条例、公路路政管理条例、道路交通安全条例、阳宗海保护条例、森林消防条例、气象条例、保守国家秘密条例、专利保护条例、残疾人保障条例等 9 件涉及行政强制的地方性法规，云南省人民政府已经对有些法规提出了全面修改的议案，还有些法规由于修改内容较多，涉及面较广，云南省人民政府拟列入年度立法计划进行逐年修改或者重新制定。

[返回至目录](#)

二、浙江高院出台《关于审理建设工程施工合同纠纷案件若干疑难问题的解答》（来源：人民法院报，2012 年 4 月 6 日）

浙江省高级人民法院制定了《关于审理建设工程施工合同纠纷案件若干疑难问题的解答》（以下简称《解答》），《解答》共 23 条，将指导全省法院依法妥善审理建设工程施工合同纠纷案件。

近年来，随着我国城市化进程不断推进、公用基础设施的大力投入和房地产市场的迅猛发展，浙江建筑业也不断发展壮大，但建筑业市场尚不规范，存在监督管理不到位、内部混乱等薄弱环节，加之竞争激烈，违规开发项目、超资质等级承包、无资质承包、垫资承包、违法分包、转包等现象层出不穷；为追求利益最大化，一些施工者降低工程成本、偷工减料、以次充好，导致工程质量不高；受国家宏观调控的影响，资金链条吃紧造成投资不足，造成大量拖欠工程款和农民工工资的现象，已经严重侵害了建筑企业和进城务工人员的合法权益，建设工程施工合同纠纷案件也大量涌入法院。建设工程施工合同纠纷案件数量多，加上新类型问题、难点问题、热点问题不断显现，给全省法院审理此类案件带来了不少难度，导致适用法律和裁判标准难以统一，迫切需要上级法院对有关疑难问题进行业务指导。

为此，浙江高院广泛征求意见，制定《解答》，针对 23 个建筑施工合同纠纷案件中的实际问题作出统一规定，明确内部承包合同的效力及认定标准问题、黑白合同的认定和结算问题、项目经理与项目部负责人乱签证问题等，并规定当事人约定的保修期低于法律规定的最低保修期限的条款无效。

为使各位律师在援引地方法院、检察院该类规定时对地方性法院、检察院制定的司法解释的效力有明确性的认知，附录中援引《最高人民法院、最高人民检察院关于地方人民

法院、人民检察院不得制定司法解释性质文件的通知》，以供参考。

附录：最高人民法院、最高人民检察院关于地方人民法院、人民检察院不得制定司法解释性质文件的通知（法发[2012]2号）（2012年1月18日）

各省、自治区、直辖市高级人民法院、人民检察院，解放军军事法院、军事检察院，新疆维吾尔自治区高级人民法院生产建设兵团分院、新疆生产建设兵团人民检察院：

中国特色社会主义法律体系如期形成，在我国社会主义民主法制建设史上具有里程碑意义，标志着依法治国基本方略的贯彻实施进入了一个新阶段。有法必依、执法必严、违法必究问题在法律实施工作中更为突出、更加紧迫。为了维护国家法制统一，正确实施法律，促进公正司法，按照2011年全国人大常委会工作报告和立法工作计划关于督促和指导最高人民法院、最高人民检察院开展司法解释集中清理工作的总体部署和要求，现就地方人民法院、人民检察院不得制定司法解释性质文件的有关问题通知如下：

一、根据全国人大常委会《关于加强法律解释工作的决议》的有关规定，人民法院在审判工作中具体应用法律的问题，由最高人民法院作出解释；人民检察院在检察工作中具体应用法律的问题，由最高人民检察院作出解释。自本通知下发之日起，地方人民法院、人民检察院一律不得制定在本辖区普遍适用的、涉及具体应用法律问题的“指导意见”、“规定”等司法解释性质文件，制定的其他规范性文件不得在法律文书中援引。

二、地方人民法院、人民检察院对于制定的带有司法解释性质的文件，应当自行清理。凡是与法律、法规及司法解释的规定相抵触以及不适应经济社会发展要求的司法解释性质文件，应当予以废止；对于司法实践中迫切需要、符合法律精神又无相应的司法解释规定的，参照本通知第三条的规定办理。

地方人民法院、人民检察院应当自本通知下发之日起，分别对单独制定的司法解释性质文件进行清理；对法、检两家制定或者与其他部门联合制定的，由原牵头部门负责清理并做好沟通协调工作；对不属于地方人民法院、人民检察院牵头制定的，要主动会同相关牵头部门研究处理。

清理工作应当于2012年3月底以前完成，由高级人民法院、省级人民检察院分别向最高人民法院、最高人民检察院报告清理结果。

三、地方人民法院、人民检察院在总结审判工作、检察工作经验过程中，认为需要制定司法解释的，按照《最高人民法院关于司法解释工作的规定》（法发[2007]12号）和《最高人民检察院司法解释工作规定》（高检发研字[2006]4号）的要求，通过高级人民法院、省级人民检察院向最高人民法院、最高人民检察院提出制定司法解释的建议或者对法律应用问题进行请示。

四、在执行本通知过程中遇到的具体情况和问题，高级人民法院、省级人民检察院应当及时向最高人民法院、最高人民检察院报告。

特此通知。

[返回至目录](#)

三、宁夏高院确定三种民间借贷无效（来源：法制日报，2012 年 4 月 10 日）

宁夏回族自治区高级人民法院民商事审判工作会议形成的纪要确定，以“标会”等形式向不特定多数人非法筹集资金、以向他人出借资金牟利为业的“地下钱庄”等从事的借贷行为以及其他违反法律、行政法规强制性规定的借款行为为无效民间借贷行为。

纪要依据合同法和最高人民法院的有关司法解释，对民间借贷的合同效力、借贷关系的举证责任、借贷期限、借贷金额、借款利息、违约责任、本金与利息的区分、计算逾期借贷利息起止时间、民间借贷利率过高及未约定利息时逾期利息的利率确认问题和虚假诉讼的司法审查等 17 种情形作出了相应的规范。此外，还就物权、建筑工程合同、侵权、婚姻家庭、劳动争议、金融以及企业破产案件审理中存在的问题达成了共识。

[返回至目录](#)

四、宁夏修改 15 件地方性法规（来源：法制日报，2012 年 4 月 12 日）

宁夏回族自治区十届人大常委会第二十九次会议决定，根据行政强制法规定，对 15 件地方性法规中不符合行政强制法规定的有关条款予以修改。

根据行政强制法规定，按照国务院《关于贯彻实施 中华人民共和国行政强制法 的通知》的要求，自治区政府组织相关部门，对 2010 年底前自治区人大及其常委会审议通过的由自治区政府及其有关部门执行的 155 件地方性法规逐件进行了清理。经过清理，有 79 件地方性法规涉及行政强制，其中 51 件符合行政强制法规定，应当继续执行；有 28 件不符合行政强制法规定，其中有 13 件需要待国务院对有关行政法规修改后再作修改，

其余 15 件需要予以修改。

此次进行修改的 15 件地方性法规为：自治区野生动物保护实施办法、自治区实施《中华人民共和国消防法》办法、自治区节约用水条例、自治区城市绿化管理条例、自治区环境保护条例、自治区煤炭资源勘查开发与保护条例、自治区户外广告管理条例、自治区反不正当竞争条例、自治区劳动保障监察条例、自治区创业与就业促进条例、自治区安全生产条例、自治区矿产资源管理条例、自治区土地管理条例、自治区盐业管理条例、自治区清真食品管理条例。

[返回至目录](#)

五、福建省出台《福建省小额贷款公司暂行管理办法》（来源：国家工商总局，2012 年 4 月 13 日）

福建省出台《福建省小额贷款公司暂行管理办法》（以下简称《办法》），进一步扩大小额贷款公司的试点范围。福建省中小企业、微型企业、农户和个体工商户申请信贷将更加快捷。

《办法》规定，如果县（市、区）现有小额贷款公司运行良好、经营规范、风险可控，且辖区内民间融资活跃、“三农”和中小微企业资金需求较大，福建省政府允许在已有 1 家的基础上，增设 1 家至 2 家小额贷款公司。不过，小额贷款公司暂不允许跨县（市、区）域经营和设立分公司。此外，福建省支持和推荐运行情况良好、合法经营、考评符合条件且有意愿的小额贷款公司转制成为村镇银行。据悉，该省将在福州市探索设立一家外商独资的小额贷款公司，开展外资小额贷款公司试点工作。

依据《办法》，初次设立时，小额贷款公司的注册资本不得低于 1 亿元，上限由 3 亿元提高至 5 亿元。这意味着今后初次设立小额贷款公司时的注册资本门槛提高了。对于规范经营、运行良好且需要补充资本的小额贷款公司，一年后符合条件的可增资扩股。此外，《办法》要求小额贷款公司面向中小企业、微型企业、农户、个体工商户提供信贷服务，着力增加客户数量和扩大服务覆盖面，发放贷款时应坚持“小额、分散”原则。

《办法》规定，小额贷款公司按照市场化原则经营，贷款利率上限放开，但不得超过有关部门规定的上限；下限为同期贷款基准利率的 90%，具体浮动幅度按照市场原则自主确定。对发放高利贷的行为，政府要组织有关职能部门严肃查处，责令其停业整顿；情节

严重的由省经贸委撤销批复文件，由工商部门责令其依法办理注销登记或变更登记。

此外，《办法》还规定小额贷款公司应建立信息披露制度，按要求向公司股东、相关职能部门、为其提供融资的金融机构、有关捐赠机构披露经营情况等信息，必要时向社会公示。

[返回至目录](#)

六、江苏试点环保案件集中化审判（来源：人民法院报，2012 年 4 月 16 日）

2012 年 4 月 12 日，江苏省高级人民法院专门下发《关于在全省部分法院开展环境保护案件集中化审判试点工作的通知》，启动环境保护案件集中化审判试点工作，积极为生态文明建设提供优质高效的司法保障与服务，公正高效地审理好环境保护案件。

2007 至 2011 年，江苏法院共受理环境保护刑事、民事、行政案件 5249 件。相关调研显示，江苏法院近年来审理的该类案件呈现两大特点：一是权益受侵害的主体通常呈现群体性特征；二是除了传统的大气、水污染外，噪声、光、油烟、室内装修、电磁辐射等不可量物引发污染的新型案件日益增多。面对这些新型案件的层出，江苏高院在 2011 年制定下发的《关于为加快生态省建设全面提升生态文明水平提供司法保障的意见》中明确提出要努力构建环境保护案件“三审合一”审判工作机制。此前，无锡中院在全国率先成立环境保护审判庭，建立刑事、民事、行政“三审合一”和审理执行“审执合一”工作模式，溧阳法院成立水资源保护巡回法庭等积极探索，也为开展该类案件集中化专业化审判积累了丰富的实践经验。

此次试点的南京以及无锡江阴、徐州新沂等 10 个中、基层法院为全省法院中该类案件受理较多的法院。《通知》明确了环境保护案件集中化审理的案件范围，并将环境公益诉讼纳入其中。《通知》同时要求，江苏高院相关审判业务部门设立专门的环境保护合议庭审理该类案件，并指导全省该类案件集中化审判。各试点法院成立相应的审判庭或合议庭，集中审理环境保护刑事、民事、行政案件。部分试点法院需在 5 月底前完成机构设置和人员配备。各试点法院需建立专门的环境保护案件台账，每月 25 日前将台账报送至江苏高院环境保护案件集中化审判工作领导小组办公室。其中对环境公益诉讼案件，当事人向人民法院提交诉状后，相关法院需立即将有关情况层报江苏高院领导小组办公室。

[返回至目录](#)

七、山东法院“五统一”规范司法拍卖（来源：人民法院报，2012 年 4 月 20 日）

山东法院诉讼资产网开通以来，山东法院已公开发布司法拍卖公告、工作公示、地方法规等司法技术信息 300 余条，司法拍卖案件涉诉资产参考价总额 6 亿元左右，网页日均浏览量 5000 人次，实现了竞价数据、竞价程度和竞价结果全程公开，使司法拍卖的各个环节都受到社会监督，击槌成交的传统拍卖方式将被网上竞拍所取代。

多年来，法院的司法拍卖多为击槌成交模式，而这种模式普遍存在拍卖公告发布时间、范围受限，竞买人在拍卖现场会面，存在相互串标围标的隐患，拍卖人为操作，可能导致暗箱操作或幕后交易等弊端。针对传统司法拍卖存在的弊端及山东实际，根据最高人民法院有关精神，省高院确定实行“五统一”，规范全省司法拍卖活动，即：

统一拍卖案件的管理。将基层法院的拍卖案件全部统一到中院，评估案件按原规定办理；

统一拍卖场所。各中院根据拍卖案件数量合理布置拍卖场所，满足电子竞价要求，保证全程录音录像；

统一交易平台。利用最高人民法院的“人民法院诉讼资产网”（网址：<http://www.rmfysszc.gov.cn>）山东法院版块进行交易拍卖；

统一操作规程。制定详细、科学、严谨的电子竞价制度和网络拍卖规范，充分发挥网络拍卖、电子竞价优势，实现相关信息“全天候”、“全覆盖”，保证信息公开最大化，竞买人信息严格保密化，当事人利益最大化；

统一结算方式。省高院和全省各中院统一设立拍卖保证金和拍卖成交价款的结算账户，保证资金安全和竞买人信息保密。

[返回至目录](#)

案例指导

一、指导案例 5 号：鲁潍（福建）盐业进出口有限公司苏州分公司诉江苏省苏州市盐务管理局盐业行政处罚案（来源：最高人民法院，2012 年 4 月 14 日）

【关键词】

行政 行政许可 行政处罚 规章参照 盐业管理

【裁判要点】

1. 盐业管理的法律、行政法规没有设定工业盐准运证的行政许可，地方性法规或者地方政府规章不能设定工业盐准运证这一新的行政许可。
2. 盐业管理的法律、行政法规对盐业公司之外的其他企业经营盐的批发业务没有设定行政处罚，地方政府规章不能对该行为设定行政处罚。
3. 地方政府规章违反法律规定设定许可、处罚的，人民法院在行政审判中不予适用。

【基本案情】

案件涉及当事人：

原告：鲁潍（福建）盐业进出口有限公司苏州分公司（简称鲁潍公司）

被告：江苏省苏州市盐务管理局（简称苏州盐务局）

案件发展脉络：

原告诉称：被告称苏州盐务局根据《江苏省盐业管理条例 实施办法》（简称《江苏盐业实施办法》）的规定，认定鲁潍公司未经批准购买、运输工业盐违法，并对鲁潍公司作出行政处罚，其具体行政行为执法主体错误、适用法律错误。（1）苏州盐务局无权管理工业盐，也无相应执法权。根据原国家计委、原国家经贸委《关于改进工业盐供销和价格管理办法的通知》等规定，国家取消了工业盐准运证和准运章制度，工业盐也不属于国家限制买卖的物品。《江苏盐业实施办法》的相关规定与上述规定精神不符，不仅违反了

国务院《关于禁止在市场经济活动中实行地区封锁的规定》，而且违反了《中华人民共和国行政许可法》和《中华人民共和国行政处罚法》的规定，属于违反上位法设定行政许可和处罚，故请求法院判决撤销苏州盐务局作出的（苏）盐政一般[2009]第 001-B 号处罚决定。

被告辩称：根据国务院《盐业管理条例》第四条和《江苏盐业实施办法》第四条的规定，苏州盐务局有作出盐务行政处罚的相应职权。《江苏盐业实施办法》是根据《盐业管理条例》的授权制定的，属于法规授权制定，整体合法有效。苏州盐务局根据《江苏盐业实施办法》设立准运证制度的规定作出行政处罚并无不当。《行政许可法》、《行政处罚法》均在《江苏盐业实施办法》之后实施，根据《中华人民共和国立法法》法不溯及既往的规定，《江苏盐业实施办法》仍然应当适用。鲁潍公司未经省盐业公司或盐业行政主管部门批准而购买工业盐的行为，违反了《盐业管理条例》的相关规定，苏州盐务局作出的处罚决定，认定事实清楚，证据确凿，适用法规、规范性文件正确，程序合法，请求法院驳回鲁潍公司的诉讼请求。

法院经审理查明：

2007 年 11 月 12 日，鲁潍公司从江西等地购进 360 吨工业盐。苏州盐务局认为鲁潍公司进行工业盐购销和运输时，应当按照《江苏盐业实施办法》的规定办理工业盐准运证，鲁潍公司未办理工业盐准运证即从省外购进工业盐涉嫌违法。

2009 年 2 月 26 日，苏州盐务局经听证、集体讨论后认为，鲁潍公司未经江苏省盐业公司调拨或盐业行政主管部门批准从省外购进盐产品的行为，违反了《盐业管理条例》第二十条、《江苏盐业实施办法》第二十三条、第三十二条第（二）项的规定，并根据《江苏盐业实施办法》第四十二条的规定，对鲁潍公司作出了（苏）盐政一般[2009]第 001-B 号处罚决定书，决定没收鲁潍公司违法购进的精制工业盐 121.7 吨、粉盐 93.1 吨，并处罚款 122363 元。鲁潍公司不服该决定，于 2012 年 2 月 27 日向苏州市人民政府申请行政复议。苏州市人民政府于 2012 年 4 月 24 日作出了[2009]苏行复第 8 号复议决定书，维持了苏州盐务局作出的处罚决定。

【裁判结果及理由】

江苏省苏州市金阊区人民法院于 2011 年 4 月 29 日以（2009）金行初字第 0027 号行政判决书，**判决撤销苏州盐务局（苏）盐政一般[2009]第 001-B 号处罚决定书。**

裁判理由：

苏州盐务局系苏州市人民政府盐业行政主管部门，根据《盐业管理条例》第四条和《江苏盐业实施办法》第四条、第六条的规定，有权对苏州市范围内包括工业盐在内的盐业经营活动进行行政管理，具有合法执法主体资格。

苏州盐务局对盐业违法案件进行查处时，应适用合法有效的法律规范。《立法法》第七十九条规定，法律的效力高于行政法规、地方性法规、规章；行政法规的效力高于地方性法规、规章。苏州盐务局的具体行政行为涉及行政许可、行政处罚，应依照《行政许可法》、《行政处罚法》的规定实施。**法不溯及既往**是指法律的规定仅适用于法律生效以后的事件和行为，对于法律生效以前的事件和行为不适用。《行政许可法》第八十三条第二款规定，本法施行前有关行政许可的规定，制定机关应当依照本法规定予以清理；不符合本法规定的，自本法施行之日起停止执行。《行政处罚法》第六十四条第二款规定，本法公布前制定的法规和规章关于行政处罚的规定与本法不符合的，应当自本法公布之日起，依照本法规定予以修订，在 1997 年 12 月 31 日前修订完毕。因此，苏州盐务局有关**法不溯及既往**的抗辩理由不成立。

根据《行政许可法》第十五条第一款、第十六条第三款的规定，在已经制定法律、行政法规的情况下，地方政府规章只能在法律、行政法规设定的行政许可事项范围**内**对实施该行政许可作出具体规定，不能设定新的行政许可。法律及《盐业管理条例》没有设定工业盐准运证这一行政许可，**地方政府规章不能设定工业盐准运证制度**。

根据《行政处罚法》第十三条的规定，在已经制定行政法规的情况下，地方政府规章只能在行政法规规定的给予行政处罚的行为、种类和幅度**内**作出具体规定，《盐业管理条例》对盐业公司之外的其他企业经营盐的批发业务没有设定行政处罚，地方政府规章不能对该行为设定行政处罚。

人民法院审理行政案件，依据法律、行政法规、地方性法规，参照规章。苏州盐务局在依职权对鲁潍公司作出行政处罚时，虽然适用了《江苏盐业实施办法》，但是未遵循《立法法》第七十九条关于法律效力等级的规定，未依照《行政许可法》和《行政处罚法》的相关规定，属于适用法律错误，依法应予撤销。

[返回至目录](#)

二、指导案例 6 号：黄泽富、何伯琼、何熠诉四川省成都市金堂工商行政管理局行政处罚案（来源：最高人民法院，2012 年 4 月 14 日）

【关键词】

行政诉讼 行政处罚 没收较大数额财产 听证程序

【裁判要点】

行政机关做出没收较大数额涉案财产的行政处罚决定时，未告知当事人有要求举行听证的权利或者未依法举行听证的，人民法院应当依法认定该行政处罚违反法定程序。

【基本案情】

✚ 案件涉及当事人：

原告：黄泽富、何伯琼、何熠

被告：四川省成都市金堂工商行政管理局（简称金堂工商局）

✚ 案件发展脉络：

原告诉称：被告金堂工商局行政处罚行为违法，请求人民法院依法撤销成工商金堂处字（2005）第 02026 号《行政处罚决定书》，返还电脑主机 33 台。

被告辩称：原告违法经营行为应当受到行政处罚，对其进行行政处罚的事实清楚、证据确实充分、程序合法、处罚适当；所扣留的电脑主机是 32 台而非 33 台。

法院经审理查明：

2003 年 12 月 20 日，四川省金堂县图书馆与原告何伯琼之夫黄泽富联办多媒体电子阅览室。经双方协商，由黄泽富出资金和场地，每年向金堂县图书馆缴管理费 2400 元。

2004 年 4 月 2 日，黄泽富以其子何熠的名义开通了 ADSL84992722（期限到 2005 年 6 月 30 日），在金堂县赵镇桔园路一门面房挂牌开业。4 月中旬，金堂县文体广电局市场科以整顿网吧为由要求其停办。经金堂县图书馆与黄泽富协商，金堂县图书馆于 5 月中旬退还黄泽富 2400 元管理费，摘除了“金堂县图书馆多媒体电子阅览室”的牌子。

2005 年 6 月 2 日，金堂工商局会同金堂县文体广电局、金堂县公安局对原告金堂县赵

镇桔园路门面房进行检查时发现，金堂实验中学初一学生叶某、杨某、郑某和数名成年人在上网游戏。原告未能出示《网络文化经营许可证》和营业执照。金堂工商局按照《互联网上网服务营业场所管理条例》第二十七条“擅自设立互联网上网服务营业场所，或者擅自从事互联网上网服务经营活动的，由工商行政管理部门或者由工商行政管理部门会同公安机关依法予以取缔，查封其从事违法经营活动的场所，扣押从事违法经营活动的专用工具、设备”的规定，以成工商金堂扣字(2005)第 02747 号《扣留财物通知书》决定扣留原告的 32 台电脑主机。何伯琼对该扣押行为及扣押电脑主机数量有异议遂诉至法院，认为实际扣押了其 33 台电脑主机，并请求撤销该《扣留财物通知书》。

2005 年 10 月 8 日金堂县人民法院作出（2005）金堂行初字第 13 号《行政判决书》，维持了成工商金堂扣字(2005)第 02747 号《扣留财物通知书》，但同时确认金堂工商局扣押了何伯琼 33 台电脑主机。同年 10 月 12 日，金堂工商局以原告的行为违反了《互联网上网服务营业场所管理条例》第七条、第二十七条的规定作出了成工商金堂处字（2005）第 02026 号《行政处罚决定书》，决定“没收在何伯琼商业楼扣留的从事违法经营活动的电脑主机 32 台”。

【裁判结果及理由】

一审判决：四川省金堂县人民法院于 2006 年 5 月 25 日作出（2006）金堂行初字第 3 号行政判决：

- 一、撤销成工商金堂处字（2005）第 02026 号《行政处罚决定书》；
- 二、金堂工商局在判决生效之日起 30 日内重新作出具体行政行为；
- 三、金堂工商局在本判决生效之日起 15 日内履行超期扣留原告黄泽富、何伯琼、何熠的电脑主机 33 台所应履行的法定职责。

宣判后，金堂工商局向四川省成都市中级人民法院提起上诉。

二审判决：成都市中级人民法院于 2006 年 9 月 28 日以同样的事实作出（2006）成行终字第 228 号行政判决，撤销一审行政判决第三项，对其他判项予以维持。

裁判理由：

《中华人民共和国行政处罚法》第四十二条规定：“行政机关作出责令停产停业、吊销许可证或者执照、较大数额罚款等行政处罚决定之前，应当告知当事人有要求举行听证的权利。”虽然该条规定没有明确列举“没收财产”，但是该条中的“等”系不完全列举，应

当包括与明文列举的“责令停产停业、吊销许可证或者执照、较大数额罚款”类似的其他对相对人权益产生较大影响的行政处罚。为了保证行政相对人充分行使陈述权和申辩权，保障行政处罚决定的合法性和合理性，对没收较大数额财产的行政处罚，也应当根据行政处罚法第四十二条的规定适用听证程序。关于没收较大数额的财产标准，应比照《四川省行政处罚听证程序暂行规定》第三条“本规定所称较大数额的罚款，是指对非经营活动中的违法行为处以 1000 元以上，对经营活动中的违法行为处以 20000 元以上罚款”中对罚款数额的规定。因此，金堂工商局没收黄泽富等三人 32 台电脑主机的行政处罚决定，应属没收较大数额的财产，对黄泽富等三人的利益产生重大影响的行为，金堂工商局在作出行政处罚前应当告知被处罚人有要求听证的权利。本案中，金堂工商局在作出处罚决定前只按照行政处罚一般程序告知黄泽富等三人有陈述、申辩的权利，而没有告知听证权利，违反了法定程序，依法应予撤销。

[返回至目录](#)

三、 指导案例 7 号：牡丹江市宏阁建筑安装有限责任公司诉牡丹江市华隆房地产开发有限责任公司、张继增建设工程施工合同纠纷案（来源：最高人民法院，2012 年 4 月 14 日）

【关键词】

民事诉讼 抗诉 申请撤诉 终结审查

【裁判要点】

人民法院接到民事抗诉书后，经审查发现案件纠纷已经解决，当事人申请撤诉，且不损害国家利益、社会公共利益或第三人利益的，应当依法作出对抗诉案终结审查的裁定；如果已裁定再审，应当依法作出终结再审诉讼的裁定。

【基本案情】

案件涉及当事人：

再审申请人：黑龙江省牡丹江市华隆房地产开发有限责任公司（简称华隆公司）

再审被申请人：牡丹江市宏阁建筑安装有限责任公司（简称宏阁公司）、张继增

案件发展脉络：

2009 年 6 月 15 日，华隆公司因与宏阁公司、张继增建设工程施工合同纠纷一案，不服黑龙江省高级人民法院同年 2 月 11 日作出的（2008）黑民一终字第 173 号民事判决，向最高人民法院申请再审。

2009 年 12 月 8 日，最高人民法院作出（2009）民申字第 1164 号民事裁定，按照审判监督程序提审本案。在最高人民法院民事审判第一庭提审期间，华隆公司鉴于当事人之间已达成和解且已履行完毕，提交了撤回再审申请书。

2010 年 12 月 15 日，最高人民法院以（2010）民提字第 63 号民事裁定准许其撤回再审申请。

申诉人华隆公司在向法院申请再审的同时，也向检察院申请抗诉。2010 年 11 月 12 日，最高人民检察院受理后决定对本案按照审判监督程序提出抗诉。

2011 年 3 月 9 日，最高人民法院立案一庭收到最高人民检察院高检民抗[2010]58 号民事抗诉书后进行立案登记，同月 11 日移送审判监督庭审理。最高人民法院审判监督庭经

审查发现，华隆公司曾向本院申请再审，其纠纷已解决，且申请检察院抗诉的理由与申请再审的理由基本相同，遂与最高人民检察院沟通并建议其撤回抗诉，**最高人民检察院不同意撤回抗诉**。再与华隆公司联系，华隆公司称当事人之间已就抗诉案达成和解且已履行完毕，纠纷已经解决，并于**2011年4月13日**再次向最高人民法院提交了撤诉申请书。

【裁判结果及理由】

最高人民法院于2011年7月6日以（2011）民抗字第29号民事裁定书，裁定本案终结审查。

裁判理由：

最高人民法院认为：对于人民检察院抗诉再审的案件，或者人民法院依据当事人申请或依据职权裁定再审的案件，如果再审期间当事人达成和解并履行完毕，或者撤回申诉，且不损害国家利益、社会公共利益的，为了尊重和保障当事人在法定范围内对本人合法权利的自由处分权，实现诉讼法律效果与社会效果的统一，促进社会和谐，人民法院应当根据《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉审判监督程序若干问题的解释》第三十四条的规定，裁定终结再审诉讼。

本案中，申诉人华隆公司不服原审法院民事判决，在向最高人民法院申请再审的同时，也向检察机关申请抗诉。在本院提审期间，当事人达成和解，华隆公司向本院申请撤诉。由于当事人有权在法律规定的范围内自由处分自己的民事权益和诉讼权利，其撤诉申请意思表示真实，已裁定准许其撤回再审申请，本案当事人之间的纠纷已得到解决，且本案并不涉及国家利益、社会公共利益或第三人利益，故检察机关抗诉的基础已不存在，本案已无按抗诉程序裁定进入再审的必要，应当依法裁定本案终结审查。

[返回至目录](#)

四、指导案例 8 号：林方清诉常熟市凯莱实业有限公司、戴小明公司解散纠纷案（来源：最高人民法院，2012 年 4 月 14 日）

【关键词】

民事 公司解散 经营管理严重困难 公司僵局

【裁判要点】

公司法第一百八十三条将“公司经营管理发生严重困难”作为股东提起解散公司之诉的条件之一。判断“公司经营管理是否发生严重困难”，应从公司组织机构的运行状态进行综合分析。公司虽处于盈利状态，但其股东会机制长期失灵，内部管理有严重障碍，已陷入僵局状态，可以认定为公司经营管理发生严重困难。对于符合公司法及相关司法解释规定的其他条件的，人民法院可以依法判决公司解散。

【基本案情】

案件涉及当事人：

原告：林方清

被告：常熟市凯莱实业有限公司（简称凯莱公司）、戴小明

案件发展脉络：

原告诉称：凯莱公司经营管理发生严重困难，陷入公司僵局且无法通过其他方法解决，其权益遭受重大损害，请求解散凯莱公司。

被告凯莱公司及戴小明辩称：凯莱公司及其下属分公司运营状态良好，不符合公司解散的条件，戴小明与林方清的矛盾有其他解决途径，不应通过司法程序强制解散公司。

法院经审理查明：

凯莱公司成立于 2002 年 1 月，林方清与戴小明系该公司股东，各占 50% 的股份，戴小明任公司法定代表人及执行董事，林方清任公司总经理兼公司监事。凯莱公司章程明确规定：股东会的决议须经代表二分之一以上表决权的股东通过，但对公司增加或减少注册资本、合并、解散、变更公司形式、修改公司章程作出决议时，必须经代表三分之二以上表

决权的股东通过。股东会会议由股东按照出资比例行使表决权。

2006年起，林方清与戴小明两人之间的矛盾逐渐显现。同年5月9日，林方清提议并通知召开股东会，由于戴小明认为林方清没有召集会议的权利，会议未能召开。同年6月6日、8月8日、9月16日、10月10日、10月17日，林方清委托律师向凯莱公司和戴小明发函称，因股东权益受到严重侵害，林方清作为享有公司股东会二分之一表决权的股东，已按公司章程规定的程序表决并通过了解散凯莱公司的决议，要求戴小明提供凯莱公司的财务账册等资料，并对凯莱公司进行清算。同年6月17日、9月7日、10月13日，戴小明回函称，林方清作出的股东会决议没有合法依据，戴小明不同意解散公司，并要求林方清交出公司财务资料。同年11月15日、25日，林方清再次向凯莱公司和戴小明发函，要求凯莱公司和戴小明提供公司财务账册等供其查阅、分配公司收入、解散公司。

江苏常熟服装城管理委员会（简称服装城管委会）证明凯莱公司目前经营尚正常，且愿意组织林方清和戴小明进行调解。

另查明，凯莱公司章程载明监事行使下列权利：（1）检查公司财务；（2）对执行董事、经理执行公司职务时违反法律、法规或者公司章程的行为进行监督；（3）当董事和经理的行为损害公司的利益时，要求董事和经理予以纠正；（4）提议召开临时股东会。从2006年6月1日至今，凯莱公司未召开过股东会。服装城管委会调解委员会于2009年12月15日、16日两次组织双方进行调解，但均未成功。

【裁判结果及理由】

一审判决：江苏省苏州市中级人民法院于2009年12月8日以（2006）苏中民二初字第0277号民事判决，**驳回林方清的诉讼请求**。

宣判后，林方清提起上诉。

二审判决：江苏省高级人民法院于2010年10月19日以（2010）苏商终字第0043号民事判决，**撤销一审判决，依法改判解散凯莱公司**。

裁判理由：

首先，凯莱公司的经营管理已发生严重困难。根据公司法第一百八十三条和《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国公司法〉若干问题的规定（二）》（简称《公司法解释（二）》）第一条的规定，判断公司的经营管理是否出现严重困难，应当从公司的股东会、董事会或执行董事及监事会或监事的运行现状进行综合分析。“公司经营管理发生严重困难”的侧

重点在于公司管理方面存有严重内部障碍，如股东会机制失灵、无法就公司的经营管理进行决策等，不应片面理解为公司资金缺乏、严重亏损等经营性困难。本案中，凯莱公司仅有戴小明与林方清两名股东，两人各占 50% 的股份，凯莱公司章程规定“股东会的决议须经代表二分之一以上表决权的股东通过”，且各方当事人一致认可该“二分之一以上”不包括本数。因此，只要两名股东的意见存有分歧、互不配合，就无法形成有效表决，显然影响公司的运营。凯莱公司已持续 4 年未召开股东会，无法形成有效股东会决议，也就无法通过股东会决议的方式管理公司，股东会机制已经失灵。执行董事戴小明作为互有矛盾的两名股东之一，其管理公司的行为，已无法贯彻股东会的决议。林方清作为公司监事不能正常行使监事职权，无法发挥监督作用。由于凯莱公司的内部机制已无法正常运行、无法对公司的经营作出决策，即使尚未处于亏损状况，也不能改变该公司的经营管理已发生严重困难的事实。

其次，由于凯莱公司的内部运营机制早已失灵，林方清的股东权、监事权长期处于无法行使的状态，其投资凯莱公司的目的无法实现，利益受到重大损失，且凯莱公司的僵局通过其他途径长期无法解决。《公司法解释（二）》第五条明确规定了“当事人不能协商一致使公司存续的，人民法院应当及时判决”。本案中，林方清在提起公司解散诉讼之前，已通过其他途径试图化解与戴小明之间的矛盾，服装城管委会也曾组织双方当事人调解，但双方仍不能达成一致意见。两审法院也基于慎用司法手段强制解散公司的考虑，积极进行调解，但均未成功。

此外，林方清持有凯莱公司 50% 的股份，也符合公司法关于提起公司解散诉讼的股东须持有公司 10% 以上股份的条件。

综上所述，凯莱公司已符合公司法及《公司法解释（二）》所规定的股东提起解散公司之诉的条件。二审法院从充分保护股东合法权益，合理规范公司治理结构，促进市场经济健康有序发展的角度出发，依法作出了上述判决。

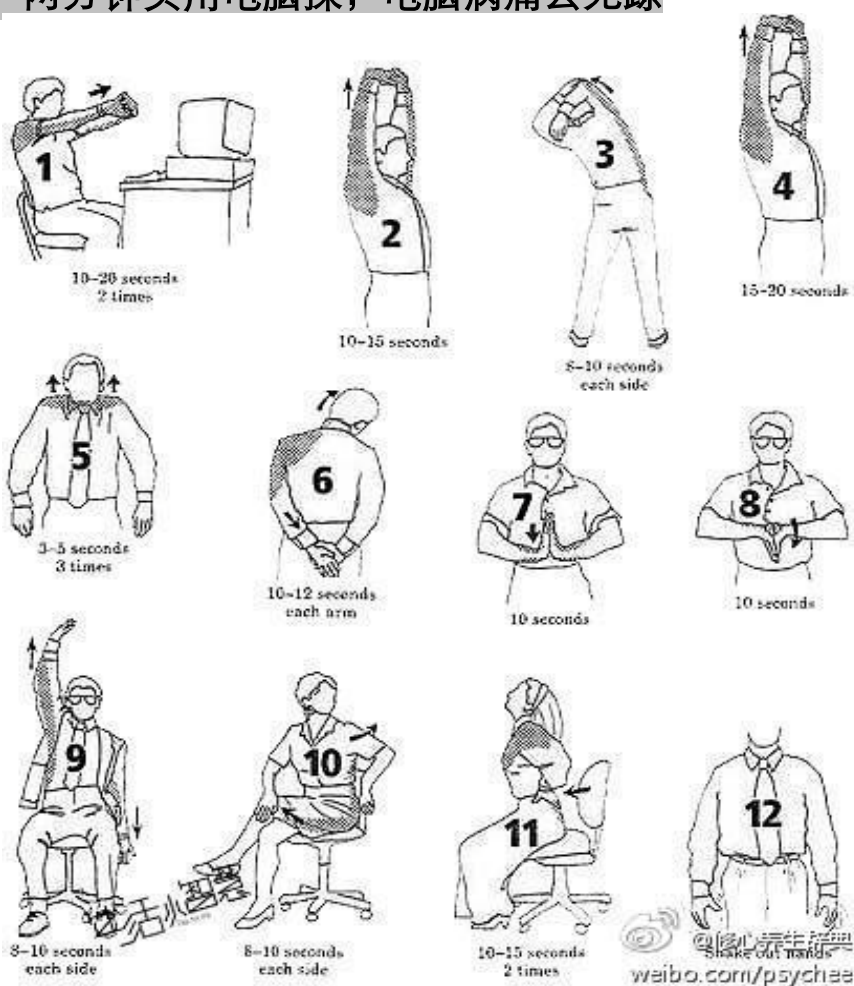
[返回至目录](#)

轻松驿站

一、食物中的十大鸳鸯配

- | | |
|--------------------|------------------|
| 1 芝麻配海带:美容抗衰老。 | 6 羊肉配生姜:驱寒补暖。 |
| 2 猪肝配菠菜:补血。 | 7 甲鱼配蜜糖:防贫血抗衰老。 |
| 3 糙米配咖啡:治疗便秘、高血压。 | 8 鸭肉配山药:补肺。 |
| 4 牛肉配土豆:保护胃粘膜。 | 9 鲤鱼配米醋:利湿。 |
| 5 百合配鸡蛋:滋阴润燥、清心安神。 | 10 肉配大蒜:增强体质抗疲劳。 |

二、两分钟实用电脑操，电脑病痛去无踪



[返回至目录](#)