

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)
5F/12/F-15/F, Guohua Plaza, 3 Dongzhimennan Avenue,
Beijing 100007, China
Tel: 8610-58137799
Fax: 8610-58137788 (12/F), 58137778(5F), 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4月 • 第4期

April 2012 • Issue 4



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二十五次会议闭幕 3
——十一届全国人大常委会第二十五次会议经表决通过了全国人大常委会关于修改清洁生产促进法的决定；全国人大常委会关于澳门特别行政区 2013 年立法会产生办法和 2014 年行政长官产生办法有关问题的决定；并为即将召开的十一届全国人大五次会议做了充分准备。
- 二、 十一届全国人大五次会议召开 4
——第十一届全国人民代表大会第五次会议 3 月 5 日上午在北京人民大会堂开幕。两会委员在本届两会上带来了多项关于“诉讼与仲裁”方面立法的提案，如迟夙生代表和应勇代表对民诉法修正案提出了很多良好建议；王利明代表建议制定不动产征收法；梁慧星代表建议制订婚姻家庭法；郑功成代表建议加快制定住宅法；李逸平代表提出制定缺陷食品召回管理办法等等。

国务院及其部委最新法治动态	7
---------------------	---

- 一、 保监会规定保险公司需先向事故无责车主赔偿 7
——中国保监会 3 月 8 日发布《关于加强机动车辆商业保险条款费率管理的通知》，明确规定保险公司不得以放弃代位求偿权的方式拒绝对机动车损害进行赔偿，这意味着，车险理赔中被誉为“霸王条款”的“无责不赔”将被叫停。
- 二、 《校车安全管理条例（草案）》经审议并原则通过 8
——《校车安全管理条例（草案）》按照确保安全、切合实际的总体思路，规定了保障校车安全的基本制度，包括明确政府及有关部门的校车安全管理职责；强调学校和校车服务提供者保障校车安全的义务和责任；设定了校车使用许可；并赋予校车通行优先权，以最大限度确保校车的安全。

最高法院最新司法动态	9
------------------	---

- 一、 最高人民法院就审理道路交通事故损害赔偿案司法解释公开征求意见 9
——最高人民法院于 3 月 20 日发布《关于审理道路交通事故损害赔偿案件适用法律若干问题的解释》

的解释（征求意见稿）》，此征求意见稿对交通事故损害赔偿中的诸多复杂问题作出了明确规定，现向社会公开征求意见和建议，征求意见截止日期为 2012 年 4 月 21 日。

仲裁新动态 11

- 一、 贸仲委举办“国际货物买卖与仲裁”专题讲座 11
——2012 年 3 月 9 日，中国国际经济贸易仲裁委员会在北京举办了“仲裁员业务交流会暨委员讲坛”，邀请杨良宜先生及杨大明先生作题为“国际货物买卖与仲裁”的专题讲座。
- 二、 第四届大陆仲裁法律与实务研修班在台北成功举办 11
——2012 年 3 月 16 日-17 日，第四届“两岸仲裁人研修班-大陆仲裁法律与实务”在台北成功举办。来自大陆的六位专家、教授分别以大陆仲裁法及司法解释、贸仲新仲裁规则、两岸仲裁裁决的认可与执行、工程仲裁案件及建筑争议专家评审、合资及涉台案件、大陆合同法为题作了精彩讲授。台湾学员还适用大陆仲裁法和贸仲仲裁规则进行了模拟仲裁庭活动，并通过问答环节与讲师互动，进行了充分交流。
- 三、 贸仲委与英国特许仲裁员学会在香港联合举办贸仲委新规则专题研讨会 .. 12
——3 月 23 日，贸仲委与特许仲裁员学会东亚分会（CI Arb East Asia Branch）在香港联合举办了题为“贸仲委新仲裁规则介绍”专题研讨会。
- 四、 贸仲委在京举办“以国际投资条约（ITA）处理征收争端”专题讲座 13
——3 月 26 日，中国国际经济贸易仲裁委员会在北京举办了“仲裁员业务交流会暨委员讲坛”，邀请贸仲委澳大利亚籍仲裁员 Rick Liew（柳朝林）律师作题为“以国际投资条约（ITA）处理征收争端”的专题讲座。
- 五、 “中国交通领域使用天然气的前景与挑战”专家研讨会举行 13
——3 月 1 日，北京国际能源专家俱乐部在北京仲裁委员会举办了题为“中国交通领域使用天然气的前景与挑战”的专家研讨会。与会者从车船用天然气供应方、需求方、技术提供方、政策制定方等多个角度对我国交通领域利用天然气代替石油所遇到的问题进行了具体分析，并就国家政策导向、标准法规的制定、能源部门与交通、公安、铁道、海事等部门之间通力合作等方面提出了一些建议。

地方法治亮点 14

- 一、 新疆出台《见义勇为人员奖励和保护办法》 14
——近日出台的《新疆维吾尔自治区见义勇为人员奖励和保护办法》明确了“见义勇为”行为的定义、见义勇为的奖励金额以及对见义勇为者的权益保护。该办法于 4 月 1 日起正式施行。

二、	新疆修订自治区旅游条例	15
	——新修订的《新疆维吾尔自治区旅游条例》自 3 月 1 日起正式施行。修订后的《条例》明确了“不得强迫旅游者购物”及相应处罚措施等规定。	
三、	吉林省出台《合同格式条款监督办法》	15
	——吉林省近日出台了《合同格式条款监督办法》，具体规定了四项措施保护消费者的合法权益。	
四、	成都市首次将家暴纳入法援范围	16
	——《成都市法律援助条例》不仅在法律援助经济困难标准上降低门槛，还适度扩大了法律援助的事项范围，增加法律援助形式。遭遇家庭暴力、家庭成员人均收入不足居住地最低生活保障标准的两倍，即可申请法律援助。	
五、	重庆确立司法评估第三方评价制度	16
	——重庆高院出台了《关于执行工作中司法评估的规定（试行）》，自 4 月 1 日起，重庆市高级人民法院将建立统一的司法评估机构名单，全市法院执行案件需要进行评估的，评估机构均在该名单中随机选定，这有利于规范法院司法行为，实现涉讼资产价值最大化。	
六、	甘肃“打包”修改 4 件地方法规	17
	——甘肃省十一届人大常委会近日审议通过了《甘肃省人民代表大会常务委员会关于修改部分地方性法规的决定》，对甘肃省暂住人口管理暂行办法、甘肃省实施《中华人民共和国水法》办法、甘肃省水路交通管理条例以及甘肃省林地保护条例 4 件法规进行了修改，以与行政强制法的规定保持一致。	
七、	甘肃废止城市房屋拆迁管理办法	19
	——由于国务院废止了 2011 年 6 月 30 日颁布的《城市房屋拆迁管理条例》，《甘肃省城市房屋拆迁管理办法》已没有上位法依据，被甘肃省人民政府提请废止。甘肃省十一届人大常委会第二十六次会议近日审议通过了关于废止该办法的决定。	
案例指导		20

- 一、 不正当竞争纠纷：镇江唐老一正斋药业有限公司诉吉林一正药业集团有限公司、一正集团吉林省医药科技实业有限公司、江苏大德生药房连锁有限公司、江苏大德生药房连锁有限公司镇江新概念药房不正当竞争纠纷案
- 20
- 审查具有一定知名度的老字号企业依据《反不正当竞争法》所规定的知名商品特有名称权和企业名称权，主张禁止同业竞争者使用其注册商标与企业名称时，需要根据《反不正当竞争法》的立法目的、法律条文及司法解释的规定，综合考量老字号企业的历史沿革以及现有社会影响力的范围、同业竞争者及其商品知名度的范围以及其是否具有攀附老字号企业现有商誉的主观故意等因素予以确定。即使法院在考虑上述因素的基础上，认定同业竞争者不构成不正当竞争，但为了更好地保护老字号企业，同时促进同业竞争者正当权益的进一步发展，法院也可以要求双方当事人各自诚实经营，各自规范使用其商品名称和商标，以防止市场主体的混淆和冲突，保护消费者权益，维护市场正当的竞争秩序。

二、	行政诉讼：何小强诉华中科技大学履行法定职责纠纷案	26
	——学位授予类行政案件司法审查的深度和广度应当以合法性审查为基本原则。各高等院校根据自身的教学水平和实际情况在法定的基本原则范围内确定各自学士学位授予的学术标准，是学术自治原则在高等院校办学过程中的具体体现，对学士学位授予的司法审查不能干涉和影响高等院校的学术自治原则，有学士学位授予权的大学在国家学士学位授予基本原则范围内，有权自行制定授予学士学位的学术标准和规则。	
三、	股权确认纠纷：深圳市启迪信息技术有限公司与郑州国华投资有限公司、开封市豫信企业管理咨询有限公司、珠海科美教育投资有限公司股权确认纠纷案	31
	——在公司注册资本符合法定要求的情况下，各股东的实际出资数额和持有股权比例应属于公司股东意思自治的范畴。股东持有股权的比例一般与其实际出资比例一致，但有限责任公司的全体股东内部也可以约定不按出资比例持有股权，这样的约定并不影响公司资本对公司债权担保等对外基本功能实现。如该约定是各方当事人的真实意思表示，且未损害他人的利益，不违反法律和行政法规的规定，应属有效，股东按照约定持有的股权应当受到法律的保护。	
四、	社会热点：各类汽车消费维权案件综述	39
	——由于汽车消费始终未纳入“三包”范围，导致消费者维权困难重重。北京市第二中级人民法院对2007年以来该院审理的汽车消费维权案件进行梳理，归纳整理出了销售欺诈、产品质量、侵权争议及保险合同纠纷等四类典型案件。法院在审理这些案件中，通过分清责任，以返还价款、双倍赔偿等方式，判决销售者或生产商承担相应责任，为消费者维权提供了重要参考。	
轻松驿站		43
一、	献给不得不熬夜的人	43
二、	老中医保健康的顺口溜	43

本期导读

第四期的《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3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”栏目播报了全国人大及其常委会在本月召开的主要会议及立法动向。十一届全国人大常委会第二十五次会议圆满落幕，会议通过了全国人大常委会关于修改清洁生产促进法的决定等。更为重要的是，本月召开了一年一度的“两会”——十一届全国人大五次会议，本通讯稿摘录了本次“两会”中代表提出的有关“诉讼与仲裁”立法方面的提案和建议，供各位律师参考。

“国务院及其部委最新法治动态”栏目刊载了保监会出台的《关于加强机动车辆商业保险条款费率管理的通知》，车险理赔中“无责不赔”的“霸王条款”终被叫停；《校车安全管理条例（草案）》也经国务院常务会议审议并原则性通过，进一步有效保障了校车安全。

“最高法院最新司法动态”栏目播报了最高人民法院发布《关于审理道路交通事故损害赔偿案件适用法律若干问题的解释（征求意见稿）》，并公开征求意见，关注交通事故损害赔偿领域法律问题的律师可于4月21日前对该征求意见稿发表意见和建议。

“仲裁新动态”栏目播报了中国国际贸易仲裁委员会及北京仲裁委员会在本月中组织和参加的活动。贸仲委举办了二期主题分别为“国际货物买卖与仲裁”、“以国际投资条约（ITA）处理征收争端”的仲裁员业务交流会；在台北举办了第四届“两岸仲裁人研修班-大陆仲裁法律与实务”；并与特许仲裁员学会东亚分会在香港联合举办了题为“贸仲委新仲裁规则介绍”专题研讨会。3月初，北京国际能源专家俱乐部在北京仲裁委员会举办了题为“中国交通领域使用天然气的前景与挑战”的专家研讨会，从多角度对我国交通领域

利用天然气代替石油所遇到的问题进行了具体分析。

“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，包括新疆出台了《见义勇为人员奖励和保护办法》、修订了《新疆维吾尔自治区旅游条例》，鼓励见义勇为行为并坚决遏制强迫旅游者购物行为。吉林省出台了《合同格式条款监督办法》，有效保障消费者的合法权益。四川省成都市法律援助将家暴纳入法援范围，扩大了法律援助的事项范围；重庆市高院确立了司法评估第三方评价制度，有利于规范法院的司法行为。甘肃省为与上位法保持一致，对4部法规进行了修改，并废止了《城市房屋拆迁管理办法》。

“案例指导”栏目选取了三个《最高人民法院公报》上刊载的指导性案例，一个是不正当竞争纠纷案件，一个是涉及高校学位授予的行政诉讼案件，还有一个是比较复杂的股权确认纠纷，对办案实务具有重要的指导意义。另从《人民法院报》上选取了社会热点案例：北京市第二中级人民法院通过对近5年的汽车消费维权案件进行梳理后，归纳整理出一系列发生在汽车消费维权领域的典型性案例，涉及销售欺诈、产品质量、侵权争议及保险合同纠纷等四类典型性案件，为律师在处理汽车消费纠纷案件时提供了重要参考。

“轻松驿站”栏目介绍了一些保健康的小知识，供各位律师工作歇息之余参考分享。律师们经常熬夜，熬夜对人身体的损害很大，记住这些小常识，可以有效缓解熬夜给人体带来的不适。还有一个“老中医保健康的顺口溜”，在粥里加入特别食材对一些身体疾病有神奇疗效，各位律师在下厨时不妨一试。

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（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二十五次会议闭幕（来源：法制日报，2012年3月1日）

十一届全国人大常委会第二十五次会议在完成各项议程后闭幕。会议经表决通过了全国人大常委会关于修改清洁生产促进法的决定，国家主席胡锦涛签署第54号主席令予以公布。针对2010年对这部法律进行执法检查时发现的突出问题，检查组提出了及时修改法律的建议和具体内容，为修改完善法律提供了重要参考。今后要更加注重把法律的修改完善同开展执法检查、专题调研等结合起来，使法律的修改更具针对性，使法律的规定更具操作性，不断提高立法质量。

会议表决通过了全国人大常委会关于澳门特别行政区2013年立法会产生办法和2014年行政长官产生办法有关问题的决定。根据澳门特别行政区基本法和全国人大常委会2011年12月份作出的有关解释，澳门特别行政区行政长官在广泛听取各界人士意见的基础上，向全国人大常委会提交了关于澳门特别行政区2013年立法会产生办法和2014年行政长官产生办法是否需要修改的报告。本次常委会会议认真审议了这个报告，依法作出决定，明确两个产生办法的基本制度维持不变，在此前提下可按照基本法有关规定作出适当修改。常委会作出的决定，贯彻“一国两制”方针和澳门基本法，符合澳门的实际，兼顾澳门社会各方面的利益和诉求，有利于澳门行政主导体制的有效运作，有利于维护澳门长期繁荣稳定和发展。

会议表决决定，将十一届全国人大五次会议议程草案、十一届全国人大五次会议主席团和秘书长名单草案，提请十一届全国人大五次会议预备会审议；表决通过了十一届全国人大五次会议列席人员名单。会议表决原则通过了全国人大常委会工作报告稿，决定委托吴邦国委员长向十一届全国人大五次会议作报告。

本次常委会会议的主要任务，是为即将召开的十一届全国人大五次会议做准备。

[返回至目录](#)

二、十一届全国人大五次会议召开（来源：人民法院报，2012年3月6日；法制日报，2012年3月5日-3月14日）

第十一届全国人民代表大会第五次会议3月5日上午在北京人民大会堂开幕。回顾2011年4月至2012年2月，全国人大常委会共修改了包括个人所得税法、职业病防治法、兵役法、居民身份证法、清洁生产促进法等等共计8部法律。下文摘录了部分两会委员在本次两会中关于“诉讼与仲裁”内容方面提出的议案和建议。

【两会委员今年关于“诉讼与仲裁”提案摘录】

1、迟夙生代表：民诉法修正案建议增加申请回避情形；将公民纳入公益诉讼主体；去掉“情况紧急”这样的模糊概念。

（1）在当事人申请审判人员回避的情形中，建议增加“有违反诉讼程序办理案件的情形的”当事人也能申请回避。迟代表认为，在司法实践中，律师只能发现审判人员等诉讼参与人违反法规程序办案，因此一定要重视《民事诉讼法》的所有诉讼程序的真正贯彻实施。

（2）建议让公民有权提出公益诉讼，并在公益诉讼条款中增加一款：“免收诉讼费，勘验费、鉴定费、聘请律师的费用由败诉方承担”。许许多多应当公益诉讼的问题就是由于有关机关和社会团体应当作为而不作为造成的，出现的问题都和他们有着千丝万缕的联系，仅仅把诉讼的权利授予给他们还是相当于没有增加公益诉讼制度。应当将公益诉讼的权利交给每个公民并且进行大力的鼓励与奖励才会治疗社会的“冷漠症”，而当前借民事诉讼法修改之际将公益诉讼的权利交给每个公民，同时予以奖励。

（3）在财产保全条款中，建议去掉“情况紧急”四个字，换成“提供相应的担保”。迟代表认为“情况紧急的”这个概念十分的模糊，自有民事诉讼法以来就是法院腐败的温床，法官说紧急就紧急，法官说不紧急就不紧急，这是法官推卸责任的最好借口。

2、应勇代表：建议完善民事申请再审相关程序。

（1）民事再审由于不交纳诉讼费，使得当事人申请再审较为随意。甚至部分当事人滥用申请再审权，多次、重复申请，以申请再审拖延执行等，不仅造成申请再审案件居高不下，也影响了生效裁判的既判力，影响了司法权威。建议实行民事申请再审案件有限收费制度。对申请再审实行预收费，如经再审审查提起再审程序的，人民法院应将申请费用退回申请人；如被裁定驳回再审申请的，则预收的申请费不予退回。

(2)对不得申请再审的案件范围应进行扩充。除现有解除婚姻关系判决不得申请再审外,可增加达成执行和解协议且已履行完毕的案件;按照督促程序、公示催告程序、破产程序审理的案件;上一级人民法院依照审判监督程序驳回申请再审或审理后维持原判的案件;最高人民法院依照审判监督程序审理的案件;检察机关作出不予受理或不予抗诉决定的案件。

(3)建议“对全部案件均可上提一级的规定也应进行修改”。对于部分案件,如小额诉讼案件、一审终审案件、调解结案案件,可规定当事人应当向原审法院申请再审。上述案件是否可以再审,如再审是否上提一级,建议在民诉法修改过程中与小额诉讼程序、诉讼管辖制度等通盘考虑。

(4)建议将申请再审的次数限制为一次,当事人就已经发生法律效力的同一判决、裁定,只能提起一次再审申请,否则人民法院不予受理。

3、王利明代表：建议制定不动产征收法

近些年,征收补偿所引发的争议较大,征收条例通过之后,情况得到缓解,但是仍然没有完全消除这些矛盾和纠纷。征收条例由于受行政法规的限制,难以详细明确各种法律责任,因而在颁行之后实施效果并不十分理想。为此,需要制定不动产征收法。王利明代表建议制定不动产征收法的议案中,设立了该法的基本结构,包括,总则、征收的决定、征收补偿、法律责任等。不动产征收法重点解决的问题是:一是公共利益的准确界定;二是征收决定权的主体;三是被征收人;四是征收对象;五是征收决定;六是征收补偿协议的性质如何界定;七是征收程序的完善;八是征收补偿;九是司法搬迁问题。

4、梁慧星代表：制订婚姻家庭法统一调整婚姻家庭关系

现行婚姻法是我国调整“婚姻家庭关系的基本准则”,主要规定婚姻关系的和亲生父母子女关系,而养父母与养子女这一拟制血亲关系,却另由收养法规定。这种立法体例割裂了家庭关系的整体性,导致适用法律的不一致,容易造成思想混乱,使人误认为拟制血亲关系不属于家庭关系,实则养父母子女关系和亲生父母子女关系,同是我国婚姻家庭法调整的对象,受法律同等保护,理当由婚姻家庭法统一调整。但制定婚姻家庭法不应是将婚姻法与收养法简单合并,而应以现行婚姻法为基础,增加若干新的章节,并对原有章节充实完善,实现婚姻家庭立法的逻辑性、完整性和体系性。

5、郑功成代表建议加快制定住宅法

郑代表建议通过对住宅立法,真正确立城乡居民的居住权,并规范好住房规划、住房

建设、住房供应、住房保障、住宅管理等，确保城乡居民真正享有基本的居住条件并能够持续得到改善。

（1）明确禁止闲置囤积土地房源炒地炒房。在住宅法中明确规定国家、各级政府住宅行政主管部门的住宅市场监管职责。

（2）加强低收入群体的住房保障。包括对低收入家庭租赁住宅的给予住宅补贴；将保障性住房建设资金及补贴纳入国家财政预算；以及对公共房屋或保障性住房供应过程中弄虚作假等行为给予行政处分、经济处罚，直至刑事处罚。

（3）住宅建设过程注重环境保护问题。建设规划时应实行先规划后建设，保护和改善居民居住区的生态环境，尊重地方特色、民族特色，防止污染和其他公害，并符合区域人口发展、公共安全的需要等。

6、李逸平代表：制定缺陷食品召回管理办法

由于我国食品安全管理实行“分段监管”的体制，大量检验检测机构分属政府各相关部门所有，资源普遍分割，检验项目重复，检测能力不高，布局不尽合理，缺乏统筹协调的体制机制。李代表建议发挥食品安全委员会职能，打破部门分割，统筹规划检验检测能力建设；修改完善食品安全法及国务院实施条例中有关食品安全综合协调的内容，赋予综合协调机构统筹检验检测机构规划及其实施的职能；加大政策扶持力度，培育第三方检验检测机构，以利于我国检验检测资源的整体合力提升；明确生产经营“不符合食品安全标准或者要求的食品”的处罚规定，同时在国家层面尽快出台“缺陷食品召回管理办法”。

[返回至目录](#)

国务院及其部委最新法治动态

一、保监会规定保险公司需先向事故无责车主赔偿（来源：新京报，2012年03月09日）

中国保监会3月8日发布《关于加强机动车辆商业保险条款费率管理的通知》，明确规定保险公司不得以放弃代位求偿权的方式拒绝对机动车损害进行赔偿，这意味着，车险理赔中被誉为“霸王条款”的“无责不赔”将被叫停。

【亮点一：“无责不赔”条款被叫停】

车辆在交通事故中受损，车主无责的情况下，若肇事方拖延赔偿，多数保险公司也会以“无责不赔”为由拒绝赔偿车主。对此，《通知》明确规定，因第三方对被保险机动车的损害而造成保险事故的，保险公司应行使代位求偿权，先行向车主支付赔偿款，然后向事故责任方或责任方所在的保险公司追讨保险赔偿金，不得以放弃代位求偿权的方式拒绝履行保险责任。这将最大限度地让受损车主及时得到赔偿，将车主之间的问题交由保险公司解决。

【亮点二：保额将按实际价额核定】

《通知》还叫停了车险理赔时“高保低赔”的惯例。在过去，机动车投保商业保险时，是按新车价格进行投保，而理赔时却按照旧车的实际价值进行。对此，《通知》规定车险投保时，将按被保险机动车的实际价值进行确定，由保险公司和车主双方协同约定保险金额。这将使使用年限较长的车辆在投保时享受相对实惠的价格。

[返回至目录](#)

二、《校车安全管理条例（草案）》经审议并原则通过（来源：人民法院报，2012 年 3 月 30 日）

国务院总理温家宝 3 月 28 日主持召开国务院常务会议，审议并原则通过《校车安全管理条例（草案）》。

《校车安全管理条例（草案）》按照确保安全、切合实际的总体思路，规定了保障校车安全的基本制度。**一是**要求地方政府依法保障学生就近入学或在寄宿制学校入学，减少学生交通风险。对确实难以保障就近入学且公共交通不能满足需要的农村地区，要采取措施保障学生获得校车服务。**二是**明确了政府及有关部门的校车安全管理职责。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。国务院有关部门对校车安全管理履行统一指导、督促等职责。**三是**规定了学校和校车服务提供者保障校车安全的义务和责任。建立健全校车安全管理制度，配备安全管理人员，指派照管人员随车照管学生。**四是**设定了校车使用许可。对校车安全技术条件和校车驾驶人资格条件规定了比一般客车更为严格的要求。**五是**赋予校车通行优先权，对校车最高时速和严禁超载作了明确规定。**六是**明确法律责任。对违法使用车辆或提供校车服务、不履行安全管理责任等，分别规定了法律责任，包括依法追究刑事责任。

会议决定，条例草案经进一步修改后，由国务院公布施行。

[返回至目录](#)

最高法院最新司法动态

一、最高人民法院就审理道路交通事故损害赔偿案司法解释公开征求意见（来源：人民法院报，2012年3月21日）

为正确审理道路交通事故损害赔偿案件，最高人民法院于3月20日发布《关于审理道路交通事故损害赔偿案件适用法律若干问题的解释（征求意见稿）》，向社会公开征求意见和建议。

【诉讼中适格被告】

征求意见稿规定机动车交通事故中的赔偿权利人起诉的，人民法院应当将赔偿义务人和承保机动车第三者责任强制保险的保险公司分支机构列为共同被告。但该保险公司分支机构已经在机动车第三者责任强制保险限额内予以赔偿且赔偿权利人无异议的除外。

【被侵权人因机动车交通事故死亡】

征求意见稿规定无赔偿权利人或赔偿权利人不明确，有关机关、部门或者社会组织向人民法院提起诉讼主张死亡赔偿金的，人民法院不予受理；已经受理的，驳回起诉。

【损害赔偿认定】

征求意见稿规定人民法院应在综合分析交通管理部门依法制作的交通事故认定书、交通事故现场照片、鉴定结论、勘查笔录、影像数据及其他证据的基础上，根据机动车交通事故各方当事人的过错及原因力等因素认定各自的损害赔偿责任。有充分证据足以推翻公安机关交通管理部门制作的交通事故认定书的，人民法院应确认其证明力。

征求意见稿还就道路交通安全法第七十六条规定的“人身伤亡”、“财产损失”的范围、基本医疗保险范围外的医疗项目支出、第三者责任强制保险的投保义务人、多辆机动车发生交通事故造成损害而部分机动车未投保第三者责任强制保险等复杂问题作出了明确规定。

社会各界人士可采取书面寄送或者电子邮件的方式，对征求意见稿提出具体的修改建议。提出建议时，应说明具体理由。书面意见可寄往北京市东城区东交民巷 27 号，最高人民法院民事审判第一庭第四合议庭，邮编 100745；电子邮件可发至 djsjqy@126.com。征求意见截止日期为 2012 年 4 月 21 日。

[返回至目录](#)

仲裁新动态

一、 贸仲委举办“国际货物买卖与仲裁”专题讲座（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012年3月9日）

2012年3月9日，中国国际经济贸易仲裁委员会在北京举办了“仲裁员业务交流会暨委员讲坛”，邀请贸仲委仲裁员、香港国际仲裁中心名誉主席杨良宜先生以及欧华律师事务所合伙人杨大明先生作题为“国际货物买卖与仲裁”的专题讲座。讲座由贸仲资深仲裁员、专家咨询委员会委员严思忆教授主持。

杨良宜先生和杨大明先生系统介绍了国际货物买卖的概念、国际货物买卖过程中涉及的具体环节、大宗货物进出口租船、国际货物买卖的标的等内容，阐述了租船合同与买卖合同的密切关系以及如何通过谨慎订立合同条款以避免风险，还介绍了国际货物买卖中的单据问题，其中特别强调了 FOB、CIF、CFR 项下的提单欺诈问题。杨良宜和杨大明先生的演讲受到与会者的热烈欢迎。他们还和与会人员进行了充分的讨论和交流。

[返回至目录](#)

二、 第四届大陆仲裁法律与实务研修班在台北成功举办（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012年3月17日）

2012年3月16日-17日，第四届“两岸仲裁人研修班-大陆仲裁法律与实务”在台北成功举办。三十位台湾仲裁员、律师、会计师、企业法务人员等业界专业人士参加了研修班课程。贸仲委副主任兼秘书长于健龙、台湾中华仲裁协会理事长李念祖出席开幕式并致辞。

在两天的时间里，来自大陆的六位专家、教授分别以大陆仲裁法及司法解释、贸仲新仲裁规则、两岸仲裁裁决的认可与执行、工程仲裁案件及建筑争议专家评审、合资及涉台案件、大陆合同法为题作了精彩讲授。台湾学员还适用大陆仲裁法和贸仲仲裁规则进行了

模拟仲裁庭活动，并通过问答环节与讲师互动，进行了充分交流。

研修班结束后，贸仲委为台湾学员颁发了结业证书。学员对大陆讲师的精彩发言表示赞赏和感谢。

贸仲委和台湾中华仲裁协会的交流已逾十年。两岸仲裁员研修班作为两会交流活动的重要项目之一，为培训两岸法律仲裁人士、加强交流和理解起到了很大的推动作用。

[返回至目录](#)

三、 贸仲委与英国特许仲裁员学会在香港联合举办贸仲委新规则专题研讨会（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 3 月 23 日）

2012 年 3 月 23 日，贸仲委与特许仲裁员学会东亚分会（CI Arb East Asia Branch）在香港联合举办了题为“贸仲委新仲裁规则介绍”专题研讨会。

于健龙副主任代表贸仲委，结合贸仲委发展的客观需要、仲裁规则的修订背景，就新旧规则的具体比较、新增条款的起因和诉求、突破和改进向与会者进行了详细介绍。他指出，结合 UNCITRAL Model Law 的修订以及中国有关法律的最新修订，贸仲委 2012 仲裁规则进一步增加了仲裁程序的灵活度，更大程度地给予当事人意思自治的权利，更好地适应贸仲委国际化发展的需要。

特许仲裁员学会东亚分会副主席杨文声先生、香港国际仲裁中心名誉主席杨良宜先生、前主席 Neil Kaplan 先生、现任秘书长鲍其安女士、维也纳国际仲裁中心董事彼宁和先生（Nikolaus Pitkowicz）、国际商会国际仲裁院秘书局亚洲事务办公室主任邝静仪以及第九届维斯模拟仲裁庭辩论赛（东方赛区）[Willem C. Vis (East) Moot]的部分律师、仲裁员评委、教练等来自美国、澳大利亚、英国、新加坡等国家的 100 余位仲裁业界知名专家和资深人士参加了讲座。

演讲结束后，与会者反响热烈，纷纷就他们关心的实务问题进行了提问，并与代表团成员进行了深入交流。

[返回至目录](#)

四、 贸仲委在京举办“以国际投资条约（ITA）处理征收争端”专题讲座（来源：中国国际经济贸易仲裁委员会，2012 年 3 月 26 日）

2012 年 3 月 26 日，中国国际经济贸易仲裁委员会在北京举办了“仲裁员业务交流会暨委员讲坛”，邀请贸仲委澳大利亚籍仲裁员 Rick Liew（柳朝林）律师作题为“以国际投资条约（ITA）处理征收争端”的专题讲座。讲座由贸仲委仲裁员万猛教授主持。

柳朝林先生系统介绍了投资和条约仲裁的基本概念，海外主权征收的案例，阐述了双边投资保护条约（BIT）的关键条款，还介绍了世界银行和华盛顿公约下的 ICSID 仲裁，并通过研讨一个典型第三世界国家主权征收虚拟案例强调了海外投资存在的现实风险。柳朝林先生的演讲受到与会者的热烈欢迎。

贸仲委、海仲委仲裁员以及来自政府相关部门、律师界、企业界、法律院校的人士共六十余人参加了讲座，柳朝林先生还和与会人员进行了充分的讨论和交流。

[返回至目录](#)

五、“中国交通领域使用天然气的前景与挑战”专家研讨会举行（来源：北京仲裁委员会，2012 年 3 月 5 日）

2012 年 3 月 1 日，北京国际能源专家俱乐部在北京仲裁委员会举办了题为“中国交通领域使用天然气的前景与挑战”的专家研讨会。研讨会特邀华南理工大学天然气利用中心主任华贲教授和深圳国炬天然气汽车技术有限公司总经理李勇教授从不同角度介绍中国车船领域大规模使用天然气的时机、技术、市场前景、应用实例与面临的挑战。

60 余位来自国内各相关领域的专家与会。与会者从车船用天然气供应方、需求方、技术提供方、政策制定方等多个角度对我国交通领域利用天然气代替石油所遇到的问题进行了具体分析，并就国家政策导向、标准法规的制定、能源部门与交通、公安、铁道、海事等部门之间通力合作等方面提出了一些建议。

[返回至目录](#)

地方法治亮点

一、新疆出台《见义勇为人员奖励和保护办法》（来源：法制日报，2012年3月11日）

近日出台的《新疆维吾尔自治区见义勇为人员奖励和保护办法》规定，新疆自治区范围内的见义勇为行为人员的权益将得到法律保障，见义勇为事迹特别突出者将获得不少于5万元的奖励。该办法将于4月1日起正式施行。

【明确“见义勇为”行为】

办法规定：法定职责、法定义务或者约定义务之外，制止危害国家安全、社会安全或者妨害社会管理秩序的违法犯罪行为的；制止侵害国家、集体的财产或者他人人身、财产安全的违法犯罪行为的；协助公安、司法机关追捕、抓获通缉的罪犯或者犯罪嫌疑人的；为保护国家、集体的财产或者他人人身、财产安全，抢险、救灾、救人的，以及其他应当确认为见义勇为等五种行为，可被确认为见义勇为行为。

【明确见义勇为奖励金额】

办法对于见义勇为奖励进行了明确规定。见义勇为事迹特别突出，在新疆自治区范围内有较大影响的，提请自治区政府授予荣誉称号，并给予不低于5万元的奖励；事迹突出，在州、市（地）范围内有较大影响的，给予不低于3万元的奖励；事迹比较突出，在县（市）范围内有较大影响的，给予不低于1万元的奖励。

【明确对见义勇为者的权益保护】

办法规定，对于见义勇为负伤的人员，要及时护送到医疗机构，医疗机构及其工作人员要及时组织抢救、治疗。见义勇为人员的医疗和康复费及其他相关费用，由致害人或者责任人依照有关规定承担。见义勇为受伤人员在治疗期间，应当视为正常出勤，所在单位不得扣减其工资、奖金和其他福利待遇。同等条件下，见义勇为者享有就业、入学、入伍、晋职、晋级、承包经营等方面的优先权。获得自治区级见义勇为荣誉称号的，享受自治区劳动模范待遇。

见义勇为人员或者其近亲属因实施见义勇为行为受到诬告、陷害、打击报复，或人身、财产安全受到威胁，有关行政主管部门应当依法采取有效措施予以保护。同时，见义勇为人员及其近亲属请求提供法律援助的，法律援助机构应当提供。见义勇为行为受益人逃逸、隐瞒受益事实、拒绝作证的，社会管理综合治理机构应当予以查证，并向社会曝光。

[返回至目录](#)

二、新疆修订自治区旅游条例（来源：法制日报，2012年3月11日）

新修订的《新疆维吾尔自治区旅游条例》自3月1日起正式施行。修订后的《条例》明确了“不得强迫旅游者购物”的规定：在新疆区内，旅行遭遇被旅行社单方面转团、拼团或强迫购物导致权益受损的，可向旅游行政主管部门投诉。旅行社将受到1万元以上5万元以下罚款，情节严重的，吊销经营许可证。

新修订的《条例》还规定了政府应加强交通、环境、卫生、供水、供电、通讯、安全等旅游公共服务设施配套建设，对重点旅游项目给予政策和资金扶持；明确规定了任何单位和个人不得擅自在旅游景区（点）摆摊、设点，不得误导、纠缠、欺骗、胁迫旅游者购买商品或者接受有偿服务；并鼓励政府主管部门利用农牧区特色资源发展乡村休闲旅游和特色民族餐饮业，鼓励农牧民以多种形式参与旅游业，扶持农牧民开发具有当地特点的旅游项目。

[返回至目录](#)

三、吉林省出台《合同格式条款监督办法》（来源：律商联讯，2012年3月15日）

吉林省近日出台了《合同格式条款监督办法》保护消费者的合法权益。《办法》具体规定了四项措施：

一是倡导商家使用由有关行政管理部门或者行业组织依法制定的合同示范文本。

二是商家应当保证消费者的知情权，在订立合同时，要以采用足以引起对方注意的文

字、符号、字体等特别标识，提请消费者注意并说明格式条款中免除或者限制商家自身责任的内容等。

三是规定了合同本文备案制度。

四是工商行政管理部门应加强监督管理。

[返回至目录](#)

四、成都市首次将家暴纳入法援范围（来源：法制日报，2012 年 3 月 17 日）

四川省成都市法律援助立法具有显著的地方特色，不仅在法律援助经济困难标准上降低门槛，还适度扩大了法律援助的事项范围，增加法律援助形式。遭遇家庭暴力、家庭成员人均收入不足居住地最低生活保障标准的两倍，即可申请法律援助。

《成都市法律援助条例》条例规定了公民因经济困难无力支付法律服务费时，可申请法律援助的 9 种情况，包括依法请求国家赔偿或者行政补偿的；请求给予最低生活保障待遇的；请求发给抚恤金、救济金的；请求给付赡养费、抚养费、扶养费的；因劳动争议纠纷请求支付劳动报酬或者请求给付经济补偿金、赔偿金的；**因家庭暴力、虐待、遗弃，合法权益受到侵害，请求司法保护的**；因交通事故、工伤事故、医疗事故、食品安全事故、产品质量事故、环境污染事故以及其他人身伤害事故造成人身伤害请求赔偿的；请求刑事辩护和刑事法律帮助的；法律、法规规定的其他法律援助事项。

[返回至目录](#)

五、重庆确立司法评估第三方评价制度（来源：人民法院报，2012 年 3 月 31 日）

从今年 4 月 1 日起，重庆市高级人民法院将建立统一的司法评估机构名单，全市法院执行案件需要进行评估的，评估机构均在该名单中随机选定。

重庆高院出台《关于执行工作中司法评估的规定（试行）》确立了司法评估第三方评价制度，明确了法院在司法评估中的主导地位，同时强化了对评估活动的监督制约。根据《评估规定》，当事人及其他利害关系人可以对评估报告提出异议，经评估机构书面答复后仍有异议的，法院应当根据申请召开听证会。《国家司法鉴定人和司法鉴定机构名册》中具有资产评估（综合B级）或房地产评估（二级以上）土地评估（全国范围内执业）资质的评估机构方可进行申报，经法院审查后纳入司法评估机构名单。根据委托评估权与执行实施权相分离的原则，由司法鉴定技术部门或者司法行政装备管理部门负责委托司法评估，从而打破执行部门“包案到底”的工作格局，形成权力制约。

司法评估是司法拍卖的前提和基础，《评估规定》的出台，有利于规范法院司法行为，有利于实现涉讼资产价值最大化。

[返回至目录](#)

六、甘肃“打包”修改4件地方法规（来源：法制日报，2012年3月31日）

行政强制法实施以后，甘肃省对现行有效的160件地方性法规、58件民族自治条例和单行条例进行了专项清理和梳理，共清理出需要修改的法规4件，提出一揽子“打包”修改的意见。甘肃省十一届人大常委会第二十六次会议近日审议通过了《甘肃省人民代表大会常务委员会关于修改部分地方性法规的决定》，对甘肃省暂住人口管理暂行办法、甘肃省实施《中华人民共和国水法》办法、甘肃省水路交通管理条例以及甘肃省林地保护条例4件法规进行了修改。

《甘肃省暂住人口管理暂行办法》第二十条规定：“不按规定申报暂住登记或申领《暂住证》的，对直接责任人或者暂住人处五十元以下罚款，并补办手续，或者责令暂住人限期离开暂住地。”根据户口登记条例第十六条的规定：“公民因私事离开常住地外出、暂住的时间超过三个月的，应当向户口登记机关申请延长时间或者办理迁移手续；既无理由延长时间又无迁移条件的，应当返回常住地。”并未设定限制人身自由的强制措施，甘肃省办法中“责令暂住人限期离开暂住地”设定了限制公民人身自由的强制措施，属清理范围。据此，本条修改为：“不按规定申报暂住登记或申领《暂住证》的，对直接责任人或者暂住人处五十元以下罚款，并补办登记手续。”

甘肃省实施《中华人民共和国水法》办法第五十四条规定：“违反本办法第四十五条第一款规定，拒不安安装生活用水分户计量水表或者不按水表分户计量收费而实行包费制的，由城市建设行政主管部门责令其限期安装；逾期仍不安装的，限制其用水量，并按每户一百元计算处以罚款。”行政强制法第四十三条第二款规定：“行政机关不得对居民生活采取停止供水、供电、供热、供燃气等方式迫使当事人履行相关行政决定。”办法中“限制用水量”的规定属于设定了行政强制法所禁止的内容，应在清理范围内。据此，本条修改为：“违反本办法第四十五条第一款规定，拒不安安装生活用水分户计量水表或者不按水表分户计量收费而实行包费制的，由城市建设行政主管部门责令其限期安装；逾期仍不安装的，按每户一百元计算处以罚款。”

甘肃省水路交通管理条例第二十六条第一项规定：“（一）违反第七条规定的，责令其改正，限期清除，恢复原状；拒不清除的，采取强制措施予以清除，清除费用由违章单位或者个人承担。造成航道损坏的，应依法赔偿损失，并处以不超过航道损失 40% 的罚款。”该条设定了“限期清除，恢复原状”和“拒不清除的，采取强制措施予以清除，清除费用由违章单位或者个人承担”两种行政强制执行方式。根据行政强制法第五十条的规定：“行政机关依法作出要求当事人履行排除妨碍、恢复原状等义务的行政决定，当事人逾期不履行，经催告仍不履行，其后果已经或者将危害交通安全、造成环境污染或者破坏自然资源的，行政机关可以代履行，或者委托没有利害关系的第三人代履行”，设定代履行必须经过催告这一程序，而条例并未规定这一程序，与行政强制法的规定不相一致，应在清理的范围之内。据此，第二十六条第一项修改为：“（一）违反第七条规定的，责令其改正。造成航道损坏的，应依法赔偿损失，并处以不超过航道损失 40% 的罚款。”

甘肃省林地保护条例第三十六条规定：“违反本条例规定，伪造、变造林权证的，由县级以上林业行政主管部门责令停止违法行为，收缴伪造、变造的林权证，并处以 1000 元以上 5000 元以下的罚款。擅自移动或者破坏林地界桩、界标的，由县级以上林业行政主管部门责令限期恢复原状；逾期不恢复原状的，由县级以上林业行政主管部门代为恢复，所需费用由违法者承担。”森林法、环境保护法对此种行为都没有“限期恢复原状”的行政强制执行措施规定；并且该条也没有行政强制法规定的“催告”程序，也应在清理的范围之内。据此，本条修改为：“违反本条例规定，伪造、变造林权证的，由县级以上林业行政主管部门责令停止违法行为，收缴伪造、变造的林权证，并处以 1000 元以上 5000 元以下的罚款。擅自移动或者破坏林地界桩、界标的，由县级以上林业行政主管部门责令限期改正；逾期不改正的，由县级以上林业行政主管部门代为恢复，所需费用由违法者承担。”

[返回至目录](#)

七、甘肃废止城市房屋拆迁管理办法（来源：法制日报，2012 年 3 月 31 日）

甘肃省十一届人大常委会第二十六次会议近日审议通过了关于废止《甘肃省城市房屋拆迁管理办法》的决定。《甘肃省城市房屋拆迁管理办法》于 1997 年出台，分别于 2002 年和 2004 年两次修正。2011 年 1 月 21 日，国务院颁布了《国有土地上房屋征收与补偿条例》，同时废止了 2011 年 6 月 30 日颁布的《城市房屋拆迁管理条例》。《甘肃省城市房屋拆迁管理办法》已没有上位法依据，被甘肃省人民政府提请废止。该办法被废止后，甘肃省人民政府将尽快起草《甘肃省实施 国有土地上房屋征收与补偿条例 办法》。

另，1984 年出台的《兰州市城市房屋拆迁管理办法》也将报请甘肃省人大常委会废止。目前，兰州市已将制定《城市房屋征收与补偿办法》列入了兰州市人大常委会 2012 年至 2016 年立法规划中。

[返回至目录](#)

案例指导

一、不正当竞争纠纷：镇江唐老一正斋药业有限公司诉吉林一正药业集团有限公司、一正集团吉林省医药科技实业有限公司、江苏大德生药房连锁有限公司、江苏大德生药房连锁有限公司镇江新概念药房不正当竞争纠纷案（来源：最高人民法院公报，2011年第12期）

【裁判要旨】

审查具有一定知名度的老字号企业依据《反不正当竞争法》所规定的知名商品特有名称权和企业名称权，主张禁止同业竞争者使用其注册商标与企业名称时，需要根据《反不正当竞争法》的立法目的、法律条文及司法解释的规定，综合考量老字号企业的历史沿革以及现有社会影响力的范围、同业竞争者及其商品知名度的范围以及其是否具有攀附老字号企业现有商誉的主观故意等因素予以确定。即使法院在考虑上述因素的基础上，认定同业竞争者不构成不正当竞争，但为了更好地保护老字号企业，同时促进同业竞争者正当权益的进一步发展，法院也可以要求双方当事人各自诚实经营，各自规范使用其商品名称和商标，以防止市场主体的混淆和冲突，保护消费者权益，维护市场正当的竞争秩序。

【案情摘要】

✚ 案件涉及当事人：

原告：镇江唐老一正斋药业有限公司（下简称唐老一正斋公司）

被告：吉林一正药业集团有限公司（下简称一正集团公司）

被告：一正集团吉林省医药科技实业有限公司（下简称一正科技公司）

被告：江苏大德生药房连锁有限公司（下简称大德生公司）

被告：江苏大德生药房连锁有限公司镇江新概念药房（下简称新概念药房）

✚ 案件发展脉络：

原告唐老一正斋公司提起不正当竞争诉讼，认为被告一正集团公司和一正科技公司未经其同意擅自使用“一正”作为其企业字号和产品商标名称，属于不正当竞争行为，请求

判令停止使用并赔偿损失。

原告唐老一正斋公司的发展史：

原告唐老一正斋公司法定代表人的先祖唐守义于清朝康熙年间创设了“唐一正斋”膏药店，制作主治跌打损伤等病症的“奕正膏”，后改称为“益症膏”，又称“万应灵膏”，以后又改名“一正膏”。**1922年**，“唐一正斋”改名为“唐老一正斋”。“唐老一正斋”及其产品“一正膏”历史悠久，影响力曾到达全国及东南亚地区。**1930年**，唐守义的第九代传人将其父唐棣（字萼楼）的头像注册为“一正膏”膏药的商标，以肖像为商标在我国为首创。**上个世纪50年代至80年代**，“一正膏”中断，改称“镇江膏药”进行生产和销售，在市场上有相当的知名度。**1992年11月27日**，唐氏后人唐镇凯投资设立原告，主要生产销售“一正膏”牌膏药。**1994年8月7日**，该公司注册“唐萼楼肖像”和“唐老一正斋”文字和图形组合商标并被核准（商标注册证为第700302号），核定使用商品为第5类膏药。目前原告生产的“一正膏”膏药因历史原因没有药品批准文号并主要通过坐诊配药和邮购销售，**未进入药店销售**。**1996年8月**“唐老一正斋”加“唐萼楼肖像”图形和文字组合商标获得镇江市首届知名商标称号**2005年6月**原告被中国商业联合会下属的中华老字号工作委员会评为“中华老字号”会员单位。**2007年3月**“一正斋”膏药制作技艺被江苏省人民政府列为江苏省非物质文化遗产。

被告一正集团公司的发展史：

设立于**2003年4月23日**，注册资本人民币1850万元，主要生产片剂、膏剂、颗粒剂等产品。其下辖三个子公司：吉林省一正医疗科技发展有限公司、被告一正科技公司、四平市春江医疗有限公司。一正科技公司设立于**2005年11月14日**，注册资本人民币800万元，主要生产“一正痛消”膏药等产品。一正集团公司及其子公司注册了“一正”、“一正春”、“一正消”汉字或者汉字图形组合商标，并相互许可使用，现均处于有效存续期间。其中第3743982号“一正”商标，核定使用商品为第5类的膏剂，分别于2006年7月12日、2007年5月15日被评为吉林省著名商标、四平市知名商标，2008年3月5日被国家工商行政管理总局商标局评定为中国驰名商标。“一正痛消”膏药在国内主要由药店经销，卫生许可证号为“吉四卫健证字[2005]第004号”，批准文号为“吉卫健用字[2006]002号”。一正集团公司、一正科技公司主要通过公司开办的网站、央视及部分地方卫视对企业形象和产品进行广告宣传并通过全国部分药店销售。

被告新概念药房：

2007年8月9日，原告唐老一正斋公司的委托代理人在大德生药房连锁有限公司镇江新概念药房购得被告一正科技公司生产的“一正痛消”膏药后以商标侵权、不正当竞争为由提起诉讼，提出上列诉请。

【一审争议焦点】

被告一正集团公司、一正科技公司在企业名称中使用“一正”汉字作为企业字号并注册为商标的行为是否构成不正当竞争？

【一审法院观点】

原告唐老一正斋公司企业名称中的**字号应是“唐老一正斋”**五个汉字，经过核准登记后其有使用“唐老一正斋”的在先权利。该汉字组合从文字结构上属于**偏正结构**，中心词为“斋”，“唐老一正”均为修饰，表示所属及渊源关系。因此，仅仅“一正”两个汉字并不能完全表达“唐老一正斋”所寓含意义及其企业名称以及字号的显著性和独特性。**原告不能因为注册其企业名称和对“唐老一正斋”使用在先，即获得“一正”两汉字的专用权而排除他人使用。**

原告唐老一正斋公司没有充分证据证明“一正膏”膏药现已与被告一正集团公司和一正科技公司涉案产品所到达的**地域一致**，并产生**销售地域的交叉**，且在上述地域，原告产品没有因为销售时间、销售额、销售对象、进行任何宣传的持续时间、程度和地域范围，以及作为知名商品受保护的情况使其具有一定的市场知名度，为相关公众所知悉，构成知名商品，且从双方产品的销售渠道来看，可以推定原告的产品比一正集团公司和一正科技公司的产品具有更小的地域范围，由于不进入药店销售，在药店销售时**并没有混淆和误认的条件**。在上述地域中，在原告的产品没有证据证明构成知名商品的前提下，虽然其将“一正”使用在其商品上，但也没有因为在先使用“一正”作为其商品名称而排除他人使用的法定事由；一正集团公司和一正科技公司的证据能够证明其使用“一正”作为企业字号和产品名称等并非恶意，现也无证据证明一正集团公司和一正科技公司是借助原告的字号或者产品名称所产生的商誉进行恶意登记和攀附，且两公司都是经过当地工商机关合法登记取得企业名称使用权的。因此，认定一正集团公司和一正科技公司擅自使用原告膏药特有的名称或使用与其近似的名称，造成和其膏药相混淆，使购买者误认的证据不足；虽然本案中一正科技公司的产品进入了镇江地区销售，客观上与原告产品的销售区域出现重合，但现有证据证明消费者对两者商品来源不足以产生混淆，且即使可能存在混淆和误认，原告也只能主张一正集团公司和一正科技公司通过附加产品标识用以区分两者产品而非请

求判令其停止使用“一正”两个汉字。

原告所获得的“中华老字号”会员单位称号并不等同于“中华老字号”，并不能因此获得法律的例外保护。

由于原告长期以来仅仅通过坐诊配药和邮购，也没有提供证据证明投入了相应的人力财力物力进行品牌推广和宣传，听任其企业名称中以及“一正膏”产品名称中的“一正”显著性弱化，相反一正集团公司和一正科技公司投入了相当资金进行宣传，使“一正”、“一正药业”和“一正集团”等名称的显著性逐渐增强，如支持原告的请求，有悖于公平原则。

因此，法院驳回原告唐老一正斋公司的诉讼请求。

【原告上诉观点】

原告认为，作为老字号，“一正膏”是否为知名商品不应该仅仅依靠广告宣传投入来认定，“一正膏”历史悠久，驰名中外，符合知名商品的条件。“一正”作为“一正膏”的特有名称，其对“一正”享有知名商品特有名称权。被上诉人一正集团公司和一正科技公司擅自使用“一正”作为商品名称与企业字号，易使相关公众对两者的商品来源和生产者产生混淆和误认，构成不正当竞争，请求撤销一审判决。

【二审争议焦点】

- （一）被上诉人一正集团公司和一正科技公司的行为是否构成不正当竞争？
- （二）如果被上诉人一正集团公司和一正科技公司的行为构成不正当竞争行为，其应当承担的民事责任？

【二审法院观点】

（一）被上诉人一正集团公司、一正科技公司注册使用“一正”商标的行为是否构成不正当竞争行为？ 法院认定**不构成**不正当竞争

自“唐老一正斋”于清朝康熙年间始建，“一正膏”当时便因疗效显著而行銷海内外，清朝政府为了杜绝假冒“一正膏”，还特地立石碑“奉宪勒石永禁”。时至今日，上诉人唐老一正斋公司及其“一正膏”在相关消费者中仍具有一定的知名度，荣获多项荣誉称号等，享有的历史商誉及所具有的一定知名度应当得到肯定，并且应当获得一定程度的保护。

本案中，上诉人唐老一正斋公司系以其对“一正”享有反不正当竞争法中的知名商品特有名称权请求获得保护。**对于老字号商品来说，其是否可以获得反不正当竞争法及相关司法解释所规定的知名商品的保护，应当结合老字号的历史商誉等因素予以综合考量，而不能仅仅考虑广告宣传投入等因素。**但就本案而言，上诉人能否以此为由，主张禁止被上

诉人一正集团公司、一正科技公司注册使用其驰名商标“一正”，则需要根据本案查明的事实，结合反不正当竞争法的立法目的、法律条文及司法解释的规定予以综合考量。法院认为，唐老一正斋公司目前提供的现有证据所认定的“一正膏”的知名度，尚不足以支持其运用反不正当竞争法来禁止被一正集团公司、一正科技公司注册使用其驰名商标“一正”的主张。原因如下：

首先，“一正膏”的历史商誉因其曾更名生产等因素而中断多年。相关历史文献记载，原纯正的“一正膏”也曾经中断生产，在削减配方的基础上改称“镇江膏药”，故“唐老一正斋”与“一正膏”自清朝起即累积的历史商誉已经中断了近四十年，从而使得知晓“唐老一正斋”与“一正膏”历史商誉的人群主要为在江苏镇江等地区了解一定历史的相关公众。

其次，“一正膏”因其生产和销售模式的特殊性而限制了其现有社会影响力的扩展。由于资金限制等诸多因素，目前上诉人生产的“一正膏”并没有获得药品批准文号，至今还无法进入药店进行销售，而只能采用坐堂问诊、邮寄销售等具有局限性的销售模式，该种特殊的销售渠道使得知晓“一正膏”商品的人群范围相对有限；同时，由于“一正膏”在药材的原料选择及生产工序方面均有严格的要求，因此目前“一正膏”尚无法进行规模化生产，这也一定程度上影响了“一正膏”的对外销售规模和销售额，上述因素均使得“一正膏”现有的社会影响力相对有限。尽管上诉人获得的“中华老字号会员单位”等相关荣誉，以及有关书籍对“唐老一正斋”与“一正膏”的介绍均显示出“唐老一正斋”与“一正膏”历史悠久，但判断“一正膏”能否在本案中获得反不正当竞争法的保护，其历史传承是否悠久仅是参考因素之一。

再次，被上诉人一正集团公司、一正科技公司注册使用“一正”商标的行为并不违反法律规定和商业道德，不影响正当竞争秩序的维护。本案中，一正集团公司、一正科技公司注册使用在膏剂类商品上的“一正”商标经过多年广泛使用，已为相关公众广为知晓并享有较高声誉，且在2008年被评定为驰名商标，在全国市场上具有较高的知名度。而上诉人并没有提供证据证明一正集团公司、一正科技公司在注册使用“一正”商标时，攀附了其现有的商誉；同时，尽管一正集团公司、一正科技公司生产的“一正痛消”等产品与“一正膏”均适用于筋骨酸痛等病症，但“一正痛消”膏药等产品因具有批准文号而主要由药店经销，每贴“一正痛消”为1.8元，其使用时间为24小时左右，不可反复贴用，而“一正膏”尚无法进入药店销售，每贴膏药240元，可以反复贴用，且两类产品的外观也不相同，故由于“一正痛消”膏药等产品与“一正膏”的外观、使用方法、销售价格、销售渠道完全不同，使得知晓“一正膏”的特定人群能够将两者区分开来，不会产生混淆和误认。

二、被上诉人一正集团公司与一正科技公司使用“一正”作为其企业字号的行为是否构成不正当竞争行为？法院认定**不构成**不正当竞争

本案中，上诉人唐老一正斋公司主张以反不正当竞争法中的**企业名称权**获得保护。上诉人和被上诉人一正集团公司、一正科技公司均是经过当地工商部门核准登记而取得企业名称权，当双方当事人因企业名称权的使用发生权利冲突后，上诉人能否以其享有反不正当竞争法所规定的企业名称权为由，主张禁止一正集团公司、一正科技公司使用“一正”字号，则同样**需要根据本案查明的事实，结合反不正当竞争法的立法目的、法律条文及司法解释等规定予以综合考量。**

首先，按照我国企业名称登记管理的有关规定，企业名称一般由行政区划、字号、行业和组织形式组成，其中字号是企业名称中的核心要素。上诉人唐老一正斋公司企业名称中的字号应当为“唐老一正斋”，故从严格意义上来说，其与被上诉人一正集团公司、一正科技公司的字号“一正”并不相同。

其次，即使“一正”可以视为上诉人字号中的核心部分，但上诉人目前的知名度，尚不足以支持其运用反不正当竞争法来禁止一正集团公司、一正科技公司依法使用其“一正”字号。

再次，上诉人并没有提供证据证明一正集团公司、一正科技公司在注册登记“一正”字号时，攀附了其现有商誉，且造成了市场混淆。

基于以上考虑，法院认为，如果认定一正集团公司、一正科技公司使用字号“一正”二字就构成对上诉人的不正当竞争，将导致对上诉人字号的扩大保护，对合法使用其字号的一正集团公司和一正科技公司不公平。

综上所述，被上诉人一正集团公司、一正科技公司不构成不正当竞争。被上诉人江苏大德生药房连锁有限公司、江苏大德生药房连锁有限公司镇江新概念药房合法销售“一正痛消”膏药等产品，亦不构成侵权。二审法院判决驳回上诉，维持原判。

[返回至目录](#)

二、 行政诉讼：何小强诉华中科技大学履行法定职责纠纷案（来源：最高人民法院公报，2012 年第 2 期）

【裁判要旨】

根据有关行政法规、规章及民办高校办学相关政策、规范性文件的规定，大学作为独立学院的挂名高校，具有授予独立学院符合条件毕业生学士学位的法定职责。学生以独立学院无根据未授予学士学位为由起诉的，大学应为适格被告。因独立学院做出具有终局性的初审行为，对学生的利益有直接利害关系，亦应作为被告。学生坚持起诉大学，而不起诉独立学院的，法院应将独立学院列为第三人。

学位授予类行政诉讼案件司法审查的深度和广度应当以合法性审查为基本原则。各高等院校根据自身的教学水平和实际情况在法定的基本原则范围内确定各自学士学位授予的学术标准，是学术自治原则在高等院校办学过程中的具体体现，对学士学位授予的司法审查不能干涉和影响高等院校的学术自治原则，有学士学位授予权的大学在国家学士学位授予基本原则范围内，有权自行制定授予学士学位的学术标准和规则。

【基本案情】

✚ 案件涉及当事人：

原告：何小强（华中科技大学武昌分校 2003 级毕业生）

被告：华中科技大学

第三人：华中科技大学武昌分校（系独立的事业法人单位，无授予学士学位的资格）

✚ 案件发展脉络：

原告认为，被告华中科技大学以原告何小强没有通过全国大学英语四级考试为由不授予原告工学学士学位，没有法律依据，遂起诉请求判令被告依法定条件授予工学学士学位证书。

【一审法院裁判观点】

一审争议焦点：被告华中科技大学未授予原告何小强学士学位是否符合法律规定？也就是说，学校出台的一系列关于授予学士学位的实施细则、学籍管理条例中对于不通过四级统考不授予学士学位的规定是否符合法律规定？

一审法院认为，原告何小强是第三人华中科技大学武昌分校的本科毕业生，第三人

华中科技大学武昌分校是非授予学士学位的高等院校，依据《**中华人民共和国学位条例暂行实施办法**》**第四条第二款**“非授予学士学位的高等院校，对达到学士学术水平的本科毕业生，应当由系向学校提出名单，经学校同意后，由学校就近向本系统、本地区的授予学士学位的高等院校推荐。授予学士学位的高等院校有关的系，对非授予学士学位的高等院校推荐的本科毕业生进行审查考核，认为符合本暂行办法及有关规定的，可向学校学位评定委员会提名，列入学士学位获得者名单。”的规定，**第三人对该校达到学士学术水平的本科毕业生，向被告推荐，由被告审核是否授予学士学位。**

被告及第三人均将通过全国大学英语四级考试作为学士学位授予的具体条件之一，没有违反《中华人民共和国学位条例》第四条、《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》第二十五条的规定。第三人以原告没有通过全国大学英语四级考试，不符合学士学位授予条件为由，没有向被告推荐审核是否授予学士学位，原告要求被告为其颁发工学学士学位证书的诉讼请求，无事实和法律依据。被告在收到原告邮寄送达的申请书后，转交原告所在学校处理，并由第三人书面告知了原告不能授予学位的原因，原告起诉被告不作为的理由不成立，依法不予支持。

因此，**原审法院判决：驳回原告何小强要求被告华中科技大学为其颁发工学学士学位的诉讼请求。**

【一审原告上诉理由】

（一）《中华人民共和国教育法》规定国家教育考试由国务院教育行政部门确定种类。在本案中，被上诉人没有拿出英语四级考试被教育部批准为教育考试的批文，所以英语四级为非法考试。

（二）被上诉人没有任何证据证明第三人发了英语四级教科书和教学了英语四级课程，所以被上诉人以第三人没有实施教学的英语四级为依据，来确定颁发学位证的标准是被上诉人自行制定的土政策。

（三）英语四级考试是一种职业考试，而非教育考试。《中华人民共和国学位条例》没有明确规定英语四级为授予学士学位条件。被上诉人以法律没有规定的英语四级为颁发学位证的必要条件是违法的，同时也增加了上诉人的义务。

（四）英语四级超出法定学术水平范围，是另外组织的学位考试。被上诉人没有拿出英语四级是第三人教学计划的证据，所以英语四级是另外超出法定范围违法组织的学位考试。

（五）英语四级为学位条件程序违法。被上诉人应把英语四级作为学位条件，在考生填报志愿之前，公布在考生能够知道的《招生简章》和新闻媒体上，使考生知道被上诉人

授予学位的标准，但被上诉人只是公布在校内红头文件上，所以被上诉人将英语四级作为学位条件程序违法应为无效。

（六）华中科技大学武昌分校的招生简章没有写明学位与四级挂钩，就应视为不挂钩。被上诉人将学士学位授予标准与四级挂钩的事实违法。

请求二审法院依法撤销原审判决，直接改判被上诉人依据法定学位条件颁发学士学位暨判决英语四级考试为非学位条件。

【被上诉人华中科技大学答辩】

（一）被上诉人认为自己并非适格的一审被告：华中科技大学武昌分校与我校二者之间是委托与受委托审查、授予华中科技大学学士学位证书的关系，并无行政隶属关系。华中科技大学只是接受“非学士学位授予单位”第三人华中科技大学武昌分校的委托，代为审查和授予本校本科毕业生的学士学位证书。**武昌分校并没有向华中科技大学推荐、报送原告的材料，因此，华中科技大学与本案无关，不应列为本案一审被告。**

（二）被上诉人华中科技大学作为国家重点一本高校，有权对自己所培养的学生质量作出规定和要求，有权利自行制定授予学位的规则。依据《中华人民共和国学位条例》第四条的规定，各高校可灵活根据自身条件制定具体的要求，因此，**将英语四级考试成绩与学士学位挂钩，是在法律的授权之内，符合法律规定的**；且我校已向全体学生公布了这一要求，都对英语的重要性一再重申，并公布在学生手册和学校网站之中，已尽到了告知义务。上诉人错误理解法律规定，把本科教育毕业证的取得条件与学士学位授予条件相混同，因此，上诉人不符合华中科技大学学士学位的授予条件。

（三）上诉人毕业于 2007 年 7 月，毕业时明知同班同学有人取得了我校学士学位证，而自己由于四级英语没及格就根本没有申报学士学位证。上诉人的诉讼时效应从毕业时起算，上诉人于 2008 年 5 月 21 日才提起诉讼，因此**早已超过诉讼时效**。

【原审第三人答辩】

我校目前没有授予学士学位的法定职责，根据《华中科技大学武昌分校授予本科毕业生学士学位实施细则》规定，只有通过全国大学英语四级考试的华中科技大学武昌分校本科毕业生，才有资格申请授予华中科技大学学士学位。我校在收到上诉人要求颁发学士学位证书的申请后，已书面告知因其没有通过全国大学英语四级考试，没有向被上诉人推荐审核是否授予上诉人学士学位。

【二审法院裁判观点】

二审法院确认了：（1）华中科技大学与华中科技大学武昌分校之间是一种接受委托审查授予学士学位的关系。（2）学校的多项规定、实施细则都明确将通过大学英语四级考试作为华中科技大学接受民办高校委托审查授予学士学位的必备条件之一。（3）何小强于2007年8月26日提出授予学士学位申请，武昌分校于2008年5月21日作出书面答复，告知其不授予学位原因是其未过四级考试。

二审争议焦点：

- 1、被上诉人华中科技大学是否是本案适格的被告？
- 2、华中科技大学以上诉人何小强未通过国家四级英语考试为由未授予其学士学位是否符合法律规定？

二审法院认为：

1、针对被上诉人华中科技大学是否是本案适格被告问题

上诉人何小强虽然不是被上诉人华中科技大学本校的大学生，但作为与华中科技大学有委托授予学士学位关系的华中科技大学武昌分校的大学生，基于被上诉人华中科技大学与第三人华中科技大学武昌分校开办者武汉军威企业集团有限公司之间合作办学协议的实际约定、**华中科技大学实际接受第三人华中科技大学武昌分校委托审查授予该校应届本科毕业生学士学位的历史事实和现实操作情况，以及基于信赖利益保护原则，上诉人何小强以华中科技大学在收到申请之日起六十日内未授予其工学学士学位，向人民法院提起行政诉讼，符合《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》第三十九条第一款的规定，因此，被上诉人华中科技大学是本案适格的被告。**因此，对于被上诉人华中科技大学提出其不应当是本行政诉讼案件适格被告的答辩理由不予采纳。

2、针对何小强起诉是否超过诉讼时效的问题

何小强于2007年8月26日向被上诉人华中科技大学和第三人武昌大学提出授予学士学位的申请，被上诉人华中科技大学转由第三人华中科技大学武昌分校答复，第三人华中科技大学**武昌分校于2008年5月21日作出书面答复，上诉人何小强当天即提起行政诉讼，依照法律规定并未超过起诉期限。**被上诉人华中科技大学以上诉人何小强起诉超过起诉期限的辩称意见不予采纳。

3、针对华中科技大学以上诉人何小强未通过国家四级英语考试为由未授予其学士学位

是否符合法律规定的问题

《中华人民共和国学位条例》对于授予学士学位的标准做了原则性的规定,《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》第二十五条规定:“学位授予单位可根据本暂行条例实施办法,制定本单位授予学位的工作细则。”该办法赋予学位授予单位在不违反《中华人民共和国学位条例》所规定授予学士学位基本原则的基础上可自行制定学士学位授予标准的权力和职责。华中科技大学作为有学士学位授予权的国家教育部属重点高等院校,其在全国学士学位授予基本原则范围内自行对其所培养的本科生教育质量和学术水平作出具体的规定和要求,有权自行制定授予学士学位的学术标准和规则。全国大学英语四级考试是目前全国大多数高等院校普遍用于检验大学英语课程教学学习水平的一种标准化外语考试,这种标准化外语考试的目的在于通过考试检测本科生大学英语课程的学习水平和实际掌握运用英语开展学术研究的能力。**被上诉人华中科技大学将英语四级考试成绩与学士学位挂钩,是在法律法规的授权范围之内,并没有违反《中华人民共和国学位条例》第四条和《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》第二十五条的原则性规定。**因此,全国大学英语四级考试既不是非法考试,也不是被上诉人华中科技大学自行制定的土政策。目前全国有很多高等院校均将通过全国大学英语四级考试作为学士学位授予必备的学术水平衡量标准,这一标准并未超出法定的学术水平范围,属于高等院校的学术自治范畴。同理,其他高等院校授予学士学位不与全国大学英语四级考试挂钩,而只和本校的教学、考试挂钩,同样也是高等院校学术自治原则的体现,并不能说明只有本校的教学、考试才是唯一正确执行法定的学术标准。各高等院校根据自身的教学水平和实际情况在法定的基本原则范围内确定各自学士学位授予的学术标准,是学术自治原则在高等院校办学过程中的具体体现,对学士学位授予的司法审查不能干涉和影响高等院校的学术自治原则,学位授予类行政诉讼案件司法审查的深度和广度应当以合法性审查为基本原则。

由于被上诉人华中科技大学长期坚持只有通过全国大学英语四级考试才能授予学士学位这一较为严格学士学位授予的学术标准和要求,且被上诉人华中科技大学和第三人华中科技大学武昌分校均通过颁发文件并在学校互联网网站上予以公布、发放大学生手册和在日常教学过程中予以反复强调等多种方式向全体大学生和社会公众公布了这一学术标准和要求,因此,这一学术标准已经成为众所周知的常识。上诉人何小强虽取得华中科技大学武昌分校的毕业证,但因上诉人何小强未通过全国大学英语四级考试不符合华中科技大学学士学位的授予条件,故第三人华中科技大学武昌分校未向华中科技大学推荐申请,被上诉人华中科技大学并不存在不作为的事实。

此外,高等院校的招生简章是一种面向高考考生和社会公众的招生宣传方式,不可能穷尽所有的教学内容和学术标准。对被上诉人华中科技大学关于将通过全国大学英语四级

考试作为学士学位授予条件符合法律规定的答辩意见予以部分采纳。上诉人何小强的上诉请求缺乏事实依据和法律依据，本院不予支持。因此，二审法院最终判决：驳回上诉，维持原判。

[返回至目录](#)

三、股权确认纠纷：深圳市启迪信息技术有限公司与郑州国华投资有限公司、开封市豫信企业管理咨询有限公司、珠海科美教育投资有限公司股权确认纠纷案（来源：最高人民法院公报，2012 年 1 月第 1 期）

【裁判要旨】

在公司注册资本符合法定要求的情况下，各股东的实际出资数额和持有股权比例应属于公司股东意思自治的范畴。股东持有股权的比例一般与其实际出资比例一致，但有限责任公司的全体股东内部也可以约定不按实际出资比例持有股权，这样的约定并不影响公司资本对公司债权担保等对外基本功能实现。如该约定是各方当事人的真实意思表示，且未损害他人的利益，不违反法律和行政法规的规定，应属有效，股东按照约定持有的股权应当受到法律的保护。

【基本案情】

案件涉及当事人：

申请再审人（一审被告、二审上诉人）：深圳市启迪信息技术有限公司（下简称启迪公司）

被申请人（一审原告、二审被上诉人）：郑州国华投资有限公司（下简称国华公司）

原审被告：开封市豫信企业管理咨询有限公司（下简称豫信公司）

原审第三人：珠海科美教育投资有限公司（下简称科美投资公司）

案件发展脉络：

（1）2006 年 9 月 18 日，刘继军（启迪公司经理）为甲方，张军（国华公司董事长）

为乙方签订《合作建设北京师范大学珠海分校工程技术学院协议书》(下简称《9.18 协议》)。

协议具体内容：

A. 双方合作成立珠海市科美教育咨询有限公司(下简称科美咨询公司),并以公司名义与北京师范大学珠海分校(下简称珠海分校)签署合作协议,合作建设和运作珠海分校工程技术学院(下简称珠海分校工程学院)。

B. 出资比例约定：

甲方以教育资本(包括教育理论与理念,教育资源整合与引入、教育经营与管理团队、教育项目的策划与实施)占科美咨询公司 70% 的股份；

乙方以 7000 万元的资金投入珠海分校工程学院的建设和运作,占科美咨询公司 30% 的股份。

C. 分期出资约定：

协议签署后 10 日内乙方将 500 万元保证金打入科美咨询公司账户,本协议生效。但科美咨询公司与珠海分校协议签署前,该笔保证金不能使用。

科美咨询公司与珠海分校协议签署后,乙方将 1500 万打入科美咨询公司与珠海分校合作的共管账户,同时乙方将已经打入科美咨询公司的 500 万元保证金打入珠海分校作为履约保证金。

科美咨询公司与珠海分校协议签署 90 日内,乙方将 1000 万打入共管账户,余款 4000 万随工程进度及时打入共管账户。

D. 收益分配约定：

乙方投入的 7000 万回收完毕之前,双方在科美咨询公司的分配比例按照 20% 对 80%。7000 万元回收完毕之后,按股份比例分配。

(2) 签署《9.18 协议》后实际出资情况：

9 月 30 日,国华公司将 500 万保证金打入科美咨询公司账户。

10 月 24 日,500 万保证金被从科美咨询公司账户上打入启迪公司账户。

(3) 2006 年 10 月 26 日,国华公司与启迪公司、豫信公司签订《10.26 协议》

协议具体内容：

A. 国华公司以现金出资人民币 300 万元,占公司注册资本 30%；

豫信公司以现金出资人民币 150 万元,占公司注册资本 15%；

启迪公司以现金出资人民币 550 万元,占公司注册资本 55%。

三方应及时将缴纳的出资打入新设立公司筹委会账户。

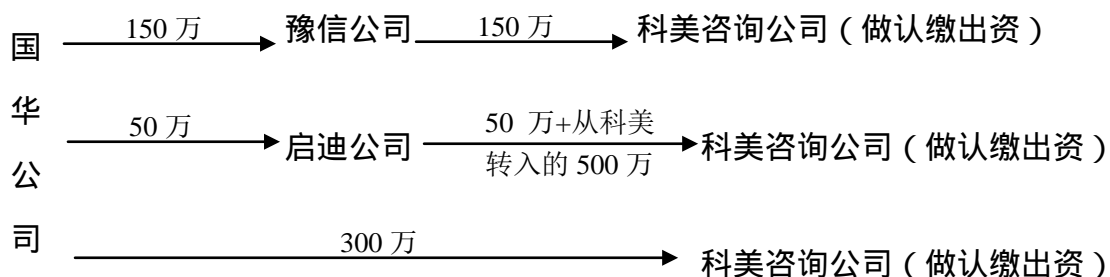
- B．对拟与珠海分校的办学合作项目的运作及利润的分配等事项作出了约定。
- C．国华公司方张军出任科美投资公司董事长、法定代表人。
- D．公司注册资金 1000 万元和投资 6000 万元全部由国华公司负责筹集投入。

(4) 2006 年 10 月 26 日，还通过了 **《珠海科美教育投资有限公司章程》**。

章程具体内容：

- A．公司注册资本 1000 万元人民币。启迪公司认缴出资额 550 万元、比例 55%，国华公司认缴出资额 300 万元、比例 30%，豫信公司认缴出资额 150 万元、比例 15%。
- B．章程与《10.26 协议》冲突的，均以《10.26 协议》为准。

(5) 2006 年 10 月 25 日，国华公司给豫信公司和启迪公司汇款：



(6) 2006 年 10 月 31 日，科美咨询公司变更为**科美投资公司**，注册资金由 50 万元变更为 1000 万元，股东由姜宏涛、刘继军、赵升云变更为国华公司、启迪公司和豫信公司。

(7) 2006 年 10 月 31 日，科美投资公司与珠海分校签订了《合作兴办北京师范大学珠海分校工程技术学院协议书》，约定了合作办学项目的具体事项。

(8) 2006 年 11 月 28 日，刘继军与张军签订《合作备忘》。

备忘具体约定：注册资金全部有国华公司支付。其后，国华公司陆续投入 1750 万元，连同 1000 万元出资共计投入 2750 万元。在科美投资公司与珠海分校合作办学的过程中，双方产生矛盾，在是否与珠海分校继续合作上也发生争议，国华公司遂提起诉讼。

【一审法院观点】

根据 **《公司法》第二十七条** 规定：股东可以用货币出资，也可以用实物、知识产权、土地使用权等可以用货币估价并可以依法转让的非货币财产作价出资。对作为出资的非货

币财产应当评估作价。根据该条规定，非货币财产作为出资须具备两个条件，一是可以用货币估价，一是可以依法转让，同时还应履行评估作价程序。刘继军为甲方，张军为乙方的《9.18 协议》关于甲方以教育资本出资，占科美咨询公司 70% 股份的约定显然不符合该条规定的非货币出资的条件，也没有进行评估作价。该约定对当事人不具有法律约束力。

国华公司与启迪公司、豫信公司签订的《10.26 协议》与《9.18 协议》相比较发生了以下变化：一是虽然当事人不同了，但实际上前后两份协议的当事人身份具有高度关联性，并无质的改变，对此，各方当事人亦不持异议；二是虽然刘继军 70% 的股份变更为启迪公司和豫信公司合计占 70% 的股份，但依约启迪公司和豫信公司仍无须履行出资义务，与以教育资本出资的约定并无质的区别，但规避了相关法律法规。国华公司代替启迪公司和豫信公司筹集出资资金的结果是作为真实投资者的国华公司仅占公司 30% 的股份，而未出资的启迪公司和豫信公司却占了公司 70% 的股份，国华公司作为真实投资者，要求确认与其出资相应的股份于法有据，于情相合。

科美投资公司所有股东签署的《公司章程》系公司全体股东的真实意思表示，且无法律禁止性内容，对公司及所有股东具有法律约束力，所有股东应缴纳其认缴的出资额，即国华公司出资 300 万元，豫信公司出资 150 万元，启迪公司出资 550 万元。（1）豫信公司出资 150 万。豫信公司已将 150 万元汇入了科美投资公司（筹委会）账户，应视为已足额履行了出资义务，至于该 150 万元系国华公司汇给豫信公司属于另一个法律关系，本案不予审理。（2）国华公司也将 300 万汇入科美投资公司账户，足额履行了出资义务。（3）启迪公司仅出资 50 万。从《9.18 协议》作出的关于协议签署后 10 日内张军应将 500 万元保证金打入科美咨询公司账户的约定看，刘继军控制着科美咨询公司账户，而张军任董事长的国华公司直到 2006 年 11 月 2 日以后才接管变更后的科美投资公司账户，据此足以认定将 500 万元保证金从科美咨询公司账户打入启迪公司账户系启迪公司所为，然后启迪公司又将该 500 万元打入科美投资公司账户作为验资资金，这种资金倒流再流回的做法有悖诚信，该 500 万元依法不应作为启迪公司的出资，依法应将该 500 万元认定为国华公司的出资。据此，国华公司实际出资 800 万元，占科美投资公司 80% 的股份，豫信公司出资 150 万元，占科美投资公司 15% 的股份，启迪公司出资 50 万元，占科美投资公司 5% 的股份。国华公司要求变更股权的诉讼请求成立，该院予以支持。

【启迪公司上诉观点】

1、《科美投资公司章程》约定了三方出资数额及所占股份比例，且三公司都已将出资汇入科美投资公司账户，并且 2006 年 10 月 31 日珠海市工商局核准了工商变更登记，启迪公司获得了合法有效的股东身份。

2、双方多次协商后达成《9.18 协议》及《10.26 协议》，约定由国华公司出资 1000 万元改组科美咨询公司，其中启迪公司所占的 55% 股份、豫信公司所占 15% 股份应缴出资共 700 万元均由国华公司投入。这种约定是各方真实意思的表示，是一种合法的商业交易行为，不违反法律法规禁止性规定，应认定合法有效。且 11 月 28 日的《合作备忘》再次对由国华公司支付全部注册资金以及各股东所占股份比例进行了确认。

3、由于验资机构要求出资必须从股东账户汇入科美投资公司账户，而国华公司没有严格按照验资机构的要求进行汇款操作，故 2006 年 10 月 26 日启迪公司将国华公司汇入科美投资公司账户的 300 万元又返还国华公司，再由国华公司以出资款名义汇入科美投资公司账户，同样启迪公司不得不将 500 万元从科美投资公司账户转至启迪公司账户，又在次日从启迪公司账户转回科美投资公司账户，这种方式并非一审法院所认为的有悖诚信，也没有侵犯任何一方的权利和利益。

4、一审判决既然认定豫信公司出资 150 万元和启迪公司出资中的 50 万元是履行了出资义务，等于是认定了当事人关于由国华公司替启迪公司和豫信公司出资的约定是合法有效的约定，却对启迪公司出资中的 500 万元不予认定，存在明显的矛盾和逻辑错误。

【国华公司答辩】

1、启迪公司仅向科美投资公司验资账户打入 50 万元，另外 500 万元是利用其控制科美咨询公司账户的便利，擅自将国华公司打入科美咨询公司账户的 500 万元保证金转入自己的账户，又在次日转入科美投资公司的验资账户作为对科美投资公司的出资。启迪公司的行为明显违背了诚信原则和公司资本真实性原则，一审判决认定 500 万元不能作为启迪公司出资事实清楚、适用法律正确。

2、《9.18 协议》及《10.26 协议》约定科美咨询公司变更登记的注册资金 1000 万元由国华公司负责筹集，规避公司法律法规有关出资方式的强制性规定，是无效的，启迪公司依此无效约定要求不出资而享有科美投资公司股权的理由不能成立，请求维持原判。

【豫信公司答辩】

对于一审对于豫信公司的认定没有意见，国华公司代为出资是自愿的，出资方式为货币出资，请求依法认定启迪公司的权利。

【二审法院观点】

本案焦点问题：双方签订的《9.18 协议》及《10.26 协议》中科美咨询公司变更登记的注册资金 1000 万元等由国华公司负责筹集的约定是否有效，启迪公司依此约定没

有实际出资是否享有科美投资公司的股权？

《9.18 协议》及《10.26 协议》的效力决定了各方享有的股权是否合法。

（1）《9.18 协议》的效力问题：签订中，刘继军是以教育资源为出资，张军是实际出资。之后刘继军等通过股权转让的方式将科美咨询公司的股东由刘继军等三位个人变更为启迪公司、国华公司及豫信公司。同日三公司达成《10.26 协议》，并且签署了科美投资公司的公司章程，对各方出资及所占股权比例进行了约定，并将《9.18 协议》中约定的教育资源出资转换为现金。上述协议的签订过程实质上是刘继军将其掌握的教育资源转换为启迪公司的资源作为出资，国华公司负责实质上的现金出资。按照教育部的相关规定，普通高等学校主要利用学校名称、知识产权、管理资源、教育教学等参与办学。社会组织或者个人主要利用资金、实物、土地使用权等参与办学。本案中刘继军等名义上是以现金出资，实质上是以教育资源作为出资。双方实际上是通过签订协议的方式规避了我国相关法律法规的禁止性规定，《9.18 协议》应属无效协议。

（2）《10.26 协议》的效力问题：在《9.18 协议》基础上，《10.26 协议》也违反了法律规定，国华公司代启迪公司出资的行为因违反法律规定而无效。

（3）启迪公司上诉称按照公司法的规定完成出资，《9.18 协议》及《10.26 协议》是合法的商业交易行为等理由，缺乏证据予以证明，该院不予支持。

因此，驳回上诉，维持原判。

【启迪公司再审申请】

1、本案的主要焦点就是启迪公司 500 万元出资是否有效，50%的股权是否有效。针对此问题，再审认定：

（1）原审法院按照《独立学院设置与管理办法》相关规定认定《9.18 协议》无效是错误的。《9.18 协议》是设立科美咨询公司的协议，并非合作办学协议，不能适用教育部的相关规定，而且，《9.18 协议》签订于 2006 年，而教育部第 26 号令自 2008 年 4 月 1 日起施行，原审法院违反了法不溯及既往的原则。

（2）通过认定两协议无效，进而认定国华公司代启迪公司出资行为无效，却又认定了同样是国华公司代出资的 50 万元和 150 万元对应的 5%和 15%的股份属启迪公司和豫信公司所有，前后矛盾。

（3）启迪公司注册资金的来源并不能构成判定其注册资金到位与否的根据。按照《10.26 协议》约定，公司注册资金 1000 万元全部由国华公司负责投入。国华公司向豫信公司足额汇款 150 万元，但仅向启迪公司汇款 50 万元，表明国华公司对于启迪公司将国华公司此前汇入科美咨询公司账户上的 500 万元转入启迪公司账户上，并准备用于变更

后的科美投资公司注册资金的验资的事实是知道且同意的，与三方签订的投资协议约定的内容也完全一致，不存在违反国华公司真实意思的问题，也不存在一审法院认定的“这种资金倒流再流回的做法有悖减信”的问题。

2、公司股东的出资状况与公司章程约定的所占股权比例不存在任何关系。公司章程确定和工商部门确认的股权比例，对各位股东均具有约束力，具有法定性。原审法院漠视当事人真实意思表示及合同约定，错误地根据资金来源修改了公司章程明确约定的股东出资和股权比例。《9.18 协议》与《10.26 协议》是各方当事人真实意思表示，并不违反任何国家法律规定，没有任何法律规定注册资金的来源必须是股东本人的自有资金。

【国华公司答辩】

1、设立科美投资公司过程中，启迪公司规避法律，依法不具有科美投资公司股东法定资格。科美公司章程第七条规定的启迪公司、豫信公司、国华公司“货币出资之规定”条款是用合法形式掩盖非法目的，规避了法律，应该认定无效，启迪公司依法不具有科美投资公司股东法定资格。

2、根据《公司法》第 27 条第 1 款、《公司登记管理条例》的规定，启迪公司的教育资本本质是劳务出资，显然违反法律、行政法规的强制性规定。科美投资公司注册资金 1000 万元全部由国华公司出资，故科美投资公司全部股权应由国华公司所有。启迪公司的再审申请理由不能成立。

【原审被告豫信公司观点】

国华公司是科美投资公司的实际出资人，豫信公司和启迪公司未向科美投资公司实际出资，豫信公司不愿享有科美投资公司的股权，也不愿为科美投资公司的任何债务承担责任。

【原审第三人科美投资公司观点】

科美投资公司实质为一人公司，股东为国华公司。启迪公司挪用的 500 万元资金的所有权归国华公司，故启迪公司注资到科美投资公司 500 万元的行为无效。应维持原判。

【再审法院观点】

本案的争议焦点：以启迪公司名义对科美投资公司 500 万元出资形成的股权应属于国华公司还是启迪公司？

两协议关系——推翻一审、二审认定：

（1）《9.18 协议》是珠海分校工程学院项目策划和运营方为甲方，张军等人为乙方，刘继军、张军分别代表甲乙双方签订的双方成立科美咨询公司以合作建设珠海分校工程学院的协议书，而《10.26 协议》是启迪公司、国华公司、豫信公司三方以各自名义签订的关于组建科美投资公司的协议书，两个协议在签订动机上确有一定的联系，**但是，两个协议的签订主体和合作内容完全不同，两个协议彼此独立，其间并不存在从属关系**，即使《9.18 协议》无效，也不影响《10.26 协议》的效力，原审以《9.18 协议》的效力否定《10.26 协议》的效力系适用法律错误。

（2）本案是启迪公司、国华公司、豫信公司因履行《10.26 协议》组建科美投资公司发生的纠纷。科美投资公司系由科美咨询公司变更而来：公司名称、股东、注册资金变更。《10.26 协议》约定该 1000 万元以货币出资，是各方当事人真实意思的表示，符合《公司法》第二十七条关于股东可以用货币出资的规定，故该约定有效。

（3）股东认缴的注册资本是构成公司资本的基础，但公司的有效经营有时还需要其他条件或资源，因此，在注册资本符合法定要求的情况下，**我国法律并未禁止股东内部对各自的实际出资数额和占有股权比例做出约定，这样的约定并不影响公司资本对公司债权担保等对外基本功能实现，并非规避法律的行为，应属于公司股东意思自治的范畴**。启迪公司、国华公司、豫信公司约定对科美投资公司的全部注册资本由国华公司投入，而各股东分别占有科美投资公司约定份额的股权，对公司盈利分配也做出特别约定。这是各方对各自掌握的经营资源、投入成本及预期收入进行综合判断的结果，是各方当事人的真实意思表示，并未损害他人的利益，不违反法律和行政法规的规定，属有效约定，当事人应按照约定履行。以启迪公司名义对科美投资公司的 500 万元出资最初是作为保证金打入科美咨询公司账户，并非注册资金，后转入启迪公司账户，又作为投资进入科美投资公司账户完成增资，当时各股东均未提出任何异议，该 500 万元作为 1000 万元有效出资的组成部分，也属有效出资。按照《10.26 协议》的约定，该 500 万元出资形成的股权应属于启迪公司。启迪公司作为科美投资公司的股东按照《10.26 协议》和科美投资公司章程的约定持有的科美投资公司 55% 股权应当受到法律的保护。

综上，原审判决认定以启迪公司名义对科美投资公司的 500 万元出资违反法律禁止性规定缺乏法律依据，启迪公司申请再审的主要理由成立，驳回国华公司的诉讼请求，本院予以支持。

【法条链接】

《公司法》第 27 条：股东可以用货币出资，也可以用实物、知识产权、土地使用权等可以用货币估价并可以依法转让的非货币财产作价出资；但是，法律、行政法规规定不得

作为出资的财产除外。

对作为出资的非货币财产应当评估作价，核实财产，不得高估或者低估作价。法律、行政法规对评估作价有规定的，从其规定。

全体股东的货币出资金额不得低于有限责任公司注册资本的百分之三十。

《公司登记管理条例》第 14 条：股东的出资方式应当符合《公司法》第二十七条的规定。股东以货币、实物、知识产权、土地使用权以外的其他财产出资的，其登记办法由国家工商行政管理总局会同国务院有关部门规定。

股东不得以劳务、信用、自然人姓名、商誉、特许经营权或者设定担保的财产等作价出资。

[返回至目录](#)

四、 社会热点：各类汽车消费维权案件综述（来源：人民法院报，2012 年 3 月 25 日）

近年来，随着我国家用汽车消费量与日俱增，汽车消费纠纷大量出现，但汽车消费始终未纳入“三包”范围，导致消费者维权困难重重，“问题车”更难实现“包换”、“包退”。北京市第二中级人民法院对 2007 年以来该院审理的汽车消费维权案件进行梳理，归纳整理出了销售欺诈、产品质量、侵权争议及保险合同纠纷等几类典型案件。法院在审理这些案件中，通过分清责任，以返还价款、双倍赔偿等方式，判决销售者或生产商承担相应责任，为消费者维权提供了重要参考。

【第一类：销售欺诈类——新车瑕疵双倍赔偿案】

案情简介：

2007 年 2 月，张女士以 13.8 万元从北京某汽车服务有限公司购买了一辆雪佛兰景程 SGM7202AT 轿车。双方约定，汽车服务有限公司保证所卖车辆为新车。合同签订当日，张女士支付了车款等各项费用。同年 5 月，张女士到汽车服务有限公司进行保养时，发现车辆因被划伤，曾于同年 1 月进行过维修。

后张女士起诉到一审法院，要求汽车服务有限公司双倍赔偿。汽车服务有限公司则称，

售车时已将车辆曾有维修一事明确告诉了张女士并降价售车。张女士对此予以否认。

一审法院支持了张女士的诉请，判决张女士退还车辆，汽车服务公司双倍赔偿购车款 27.6 万元。汽车服务有限公司不服，提起上诉。

二审法院经审理认为，张女士因生活需要购车自用，属生活消费，应适用我国消费者权益保护法。本案中，根据双方约定，汽车服务有限公司交付张女士的车辆应为无瑕疵的新车。现所售车辆存在瑕疵，汽车服务有限公司就已履行告知义务未提供充分证据，应认定汽车服务有限公司在售车时隐瞒了车辆存在瑕疵，已构成欺诈。遂维持原审判决。

温馨提示：

在汽车买卖过程当中，如果销售商所出售的新车存在瑕疵，销售商应向购车人如实告知，应尽量将车辆存在瑕疵以及基于瑕疵对购车人给予的优惠等在买卖合同中写明，以免产生纠纷。

【第二类：产品质量类——汽车安全气囊未弹出赔偿案】

案情简介：

2007 年 9 月，孙某驾驶北京某汽车公司生产的轿车（车内载乘艾先生）在高速路上超速行驶时，与同样超速行驶的一辆货车相撞，造成两车损坏，轿车主、副气囊均未打开，孙某、艾先生等受伤。交管部门认定，货车司机负事故主要责任；孙某负此事故次要责任。

后艾先生起诉到一审法院，要求汽车公司予以赔偿。汽车公司则称，包括安全气囊在内的全部零部件及整车都是合格产品，不存在任何质量瑕疵，故不同意艾先生诉讼请求。

一审法院判决北京某汽车公司承担一半的赔偿责任，即赔偿艾先生损失 5 万余元。艾先生不服，提起上诉。

二审法院经审理认为，艾先生乘坐孙某高速驾驶的轿车与高速行驶的货车发生交通事故，而该车的安全气囊未弹出，造成艾先生受伤。艾先生所受伤害系因两车司机的违章行为及汽车安全气囊未弹出三个原因相结合产生的损害。根据造成损害后果的原因力大小，汽车公司应按比例承担部分赔偿责任。遂维持原审判决。

温馨提示：

目前在我国，汽车安全气囊尚无国家标准或行业标准，这导致汽车质量鉴定机构无法对此类产品进行质量鉴定。本案认定高速行驶的车辆相撞时安全气囊未弹出情况下，车辆存在缺陷，汽车生产厂家应按该缺陷对损失发生的原因力大小等承担相应赔偿责任，这在司法实践中有一定参考意义。

【第三类：侵权争议类——新车多次修理终判退车案】

案情简介：

2009年6月，王先生以10万元从北京某汽车销售有限公司购买一辆轻型客车。王先生购车后发现车辆存在震动、车身前部高低不一、车辆跑偏、后部异响等问题，遂于同年6月至11月多次到汽车销售有限公司进行修理。2010年2月，汽车销售有限公司就赔偿问题与王先生进行协商未果。

后王先生起诉到一审法院，要求汽车销售有限公司返还车价款12万余元，并赔偿经济损失3万元。汽车销售有限公司则称，王先生车辆的问题是属正常现象，不同意王先生的诉讼请求。

一审法院判决王先生将所购车辆及相关费用票据退还给汽车销售有限公司，汽车销售有限公司返还王先生10万元购车款，并赔偿王先生经济损失1.3万元。汽车销售有限公司不服，提起上诉。

二审法院经审理认为，就汽车质量是否有瑕疵，在无法通过鉴定得出结果的情况下，根据多次修理记录、双方欲达成的协议书及消协所记载的内容等，可以认定诉争车辆存在质量瑕疵。王先生所购车辆在经过多次维修仍达不到同类车同等品质的情况下，为避免车辆使用中的安全风险，参照我国消费者权益保护法有关“三包”的规定，诉争车辆以退还为宜。遂维持原审判决。

温馨提示：

由于汽车质量问题是非常专业的技术问题，需要由权威的鉴定和检测机构对此作出认定，而审判实践中，法院和当事人均无法获得相关权威机构的意见。同时，何种情况下的汽车质量问题将适用“包换”、“包退”的救济措施，也是困扰审判实践的难题。国家质检总局已就《家用汽车产品修理、更换、退货责任规定（征求意见稿）》向社会公布，并针对汽车产品质量体制中存在的一系列问题首次举行听证会。而该听证会的主要话题之一便是讨论的汽车“三包”问题。随着相关规定的不断完善，上述问题可得到一定程度的解决。

【第四类：保险合同纠纷类——汽车拆解报价费返还案】

案情简介：

2011年2月，段女士的奔驰汽车发生交通事故报险后，将涉案车辆送至北京某汽车销售服务有限公司进行定损维修。后因修理报价过高，保险公司将涉案车辆的理赔方式定为全损，不再修理。另，涉案车辆投保的保险公司曾与汽车销售服务有限公司签订定损合作协议，约定

汽车销售服务有限公司协助保险公司开展定损业务。段女士于同年3月提车，汽车销售服务有限公司收取段女士1.9万余元拆解报价费。

后段女士起诉到一审法院，要求汽车销售服务有限公司返还1.9万余元拆解报价费。汽车销售服务有限公司则称，其已进行了拆解报价工作，理应收取相关费用，不同意段女士相关诉讼请求。

一审法院经审理后认为，本案中，双方已形成合同关系，北京某汽车销售服务有限公司收取费用系基于其向段女士提供的服务，并经过段女士签字认可，且向段女士开具了等额发票，具有合法依据，段女士的请求法院无法支持。段女士不服，上诉到二审法院。

二审法院经审理认为，投保车辆发生事故后，应由车辆所投保的保险公司负责定损，保险公司不得依据其定损行为向投保人收取定损费用。案件中，保险公司与汽车销售服务有限公司就定损事宜进行合作，由汽车销售服务有限公司协助保险公司进行定损。拆解报价费所对应的查勘、拆解和报价等工作均属于定损工作范围之内，所以汽车销售服务有限公司向段女士收取拆解报价费没有依据。据此，改判汽车销售服务有限公司返还段女士1.9万余元。

温馨提示：

近些年，保险公司与汽车销售服务有限公司通过签署协议开展的互惠互利的定损修理合作业务蓬勃发展，并已相当成熟。车主所投保的车辆报险后，车主往往将车辆开到保险公司推荐的汽车销售服务有限公司进行修理，后续的定损、修理、理赔等一系列行为就由保险公司与汽车销售服务有限公司协调解决。费用当中即使包含拆解报价费也由保险公司进行理赔，车主无须支付。这种合作模式确实给广大车主带来了便利和快捷。

本案的特殊情形在于，拆解报价后，由于理赔模式的变化，不再需要修理，此时拆解报价费由谁负担的问题便凸显出来。拆解报价费所对应的查勘、拆解和报价等工作均属定损工作范围，而定损工作在没有特殊约定的情况下属于保险公司的义务，由此产生的费用，不应由车主负担。本案界定了拆解报价费以及该笔费用的责任主体，在司法实践中具有一定的参考意义。

[返回至目录](#)

轻松驿站

一、 献给不得不熬夜的人

- 1.不要吃泡面，最好尽量以水果、面包、清粥小菜来充饥；
- 2.开始熬夜前，来一颗维他命增强人体免疫力；
- 3.提神饮料，最好以绿茶为主；
- 4.熬夜前千万记得卸妆，或是先把脸洗干净；
- 5.熬夜之后，第二天中午时千万记得打个小盹。

二、 老中医保健康的顺口溜

若要皮肤好，粥里放红枣。
若要不失眠，粥里添白莲。
腰酸肾气虚，煮粥放板栗。
心虚气不足，粥加桂圆肉。
头昏多汗症，粥里加薏仁。
润肺又止咳，粥里加百合。
消暑解热毒，常饮绿豆粥。
乌发又补肾，粥加核桃仁。
若要降血压，煮粥加荷叶。
健脾助消化，煮粥添山楂。
梦多又健忘，粥里加蛋黄。

[返回至目录](#)