

2018 年度第 9 期

(企业版)

总第 54 期

# 法律月报

**广东陈梁永钜律师事务所**

**Guangdong Chen,Liang & Co.**

中国广东东莞市城区莞太路 23 号鸿禧商业大厦九楼 邮政编码: 523009

9/F, Honghei Commercial Bldg, 23Guantai Rd, Dongguan 523009, Guangdong, P.R.C.

电话 (T) : +86-769-22498518, 22498528

传真 (F) : +86-769-22491241

网址 (U) : [www.gdclco.com.cn](http://www.gdclco.com.cn)

电邮 (E) : [info@gdclco.com.cn](mailto:info@gdclco.com.cn)



# 目录

## Contents

### 01 新法速递

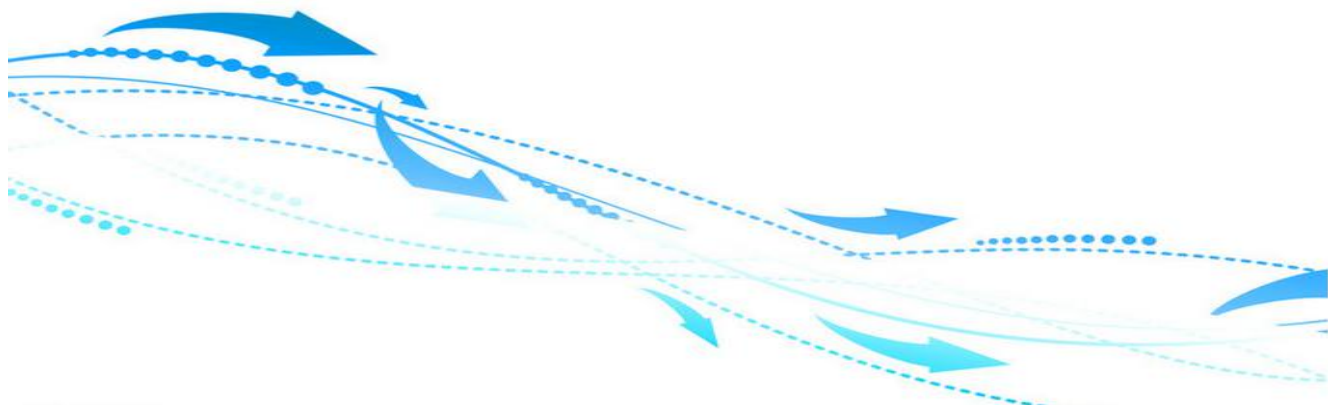
- 1.1 《中华人民共和国电子商务法》
- 1.2 《中华人民共和国土壤污染防治法》
- 1.3 《全国人大常委会关于修改〈中华人民共和国个人所得税法〉的决定(2018)》
- 1.4 《关于进一步推动企业上市发展的扶持办法》

### 02 以案说法

- 2.1 合同未明确约定的情形下，土地转让时土地承租人并不享有优先购买权
- 2.2 造假售假问题严重，电商平台应积极采取净化措施

### 03 有问必答

### 04 法律谚语



## 1. 新法速递

### 1.1 《中华人民共和国电子商务法》

**发布机关：**中华人民共和国全国人民代表大会常务委员会

**实施日期：**2019 年 1 月 1 日

全国人大常务委员会于 2018 年 8 月 31 日通过上述法律，自 2019 年 1 月 1 日起施行。主要包括：

(1) 电子商务，是指通过互联网等信息网络销售商品或者提供服务的经营活 动。法律、行政法规对销售商品或者提供服务有规定的，适用其规定。金融类 产品和服务，利用信息网络提供新闻信息、音视频节目、出版以及文化产品等内 容方面的服务，不适用本法；

(2) 电子商务经营者应当依法办理市场主体登记。但是，个人销售自产农 副产品、家庭手工业产品，个人利用自己的技能从事依法无须取得许可的便民劳 务活动和零星小额交易活动，以及依照法律、行政法规不需要进行登记的除外；

(3) 电子商务经营者应当依法履行纳税义务，并依法享受税收优惠；

(4) 电子商务平台经营者与平台内经营者协议设立消费者权益保证金的， 双方应当就消费者权益保证金的提取数额、管理、使用和退还办法等作出明确约 定等。

### 1.2 《中华人民共和国土壤污染防治法》

**发布机关：**中华人民共和国全国人民代表大会常务委员会

**实施日期：**2019 年 1 月 1 日

全国人大常务委员会于 2018 年 8 月 31 日通过上述法律，自 2019 年 1 月 1 日起施行。主要包括：

(1) 土地使用权人从事土地开发利用活动，企业事业单位和其他生产经营 者从事生产经营活动，应当采取有效措施，防止、减少土壤污染，对所造成的土 壤污染依法承担责任；

(2) 对建设用地土壤污染风险管控和修复名录中的地块，土壤污染责任人 应当按照国家有关规定以及土壤污染风险评估报告的要求，采取相应的风险管控



广东陈梁永钜律师事务所 Guangdong Chen, Liang & Co.

地址：广东省东莞市莞太路 23 号鸿禧商业大厦九楼

电邮：info@gdclco.com.cn

电话：(86769)22498518 22498528 传真：(86769)22491241

网址：www.gdclco.com.cn



措施；

(3) 土壤污染责任人无法认定，土地使用权人未依照本法规定履行土壤污染风险管控和修复义务，造成他人人身或者财产损害的，应当依法承担侵权责任等。

### 1.3 《全国人大常委会关于修改〈中华人民共和国个人所得税法〉的决定(2018)》

**发布机关：**中华人民共和国全国人民代表大会常务委员会

**实施日期：**2019 年 1 月 1 日

全国人大常委会于 2018 年 8 月 31 日发布上述《决定》，主要内容包括：

(1) 完善有关纳税人的规定。明确了居民个人和非居民个人的概念，并将在中国境内居住的时间这一判定居民个人和非居民个人的标准，由现行的是否满 1 年调整为是否满 183 天。

(2) 对部分劳动性所得实行综合征税。将工资、薪金所得，劳务报酬所得，稿酬所得，特许权使用费所得等 4 项劳动性所得（以下称综合所得）纳入综合征税范围，按纳税年度合并计算个人所得税。

(3) 优化调整税率结构。一是综合所得税率。以现行工资、薪金所得税率（3%至 45%的 7 级超额累进税率）为基础，将按月计算应纳税所得额调整为按年计算，并优化调整部分税率的级距。二是经营所得税率。以现行个体工商户的生产、经营所得和对企事业单位的承包经营、承租经营所得税率为基础，保持 5%至 35%的 5 级税率不变，适当调整各档税率的级距，其中最高档税率级距下限从 10 万元提高至 50 万元。

(4) 提高综合所得基本减除费用标准。按照现行个人所得税法，工资、薪金所得的基本减除费用标准为 3500 元/月，劳务报酬所得、稿酬所得、特许权使用费所得，每次收入不超过 4000 元的，减除费用 800 元；4000 元以上的，减除 20%的费用。草案将上述综合所得的基本减除费用标准提高到 5000 元/月（6 万元/年）。



广东陈梁永钜律师事务所 Guangdong Chen, Liang & Co.

地址：广东省东莞市莞太路 23 号鸿禧商业大厦九楼

电邮：info@gdclco.com.cn

电话：(86769)22498518 22498528 传真：(86769)22491241

网址：www.gdclco.com.cn

(5) 设立专项附加扣除。草案在提高综合所得基本减除费用标准，明确现行的个人基本养老保险、基本医疗保险、失业保险、住房公积金等专项扣除项目以及依法确定的其他扣除项目继续执行的同时，增加规定子女教育支出、继续教育支出、大病医疗支出、住房贷款利息和住房租金等与人民群众生活密切相关的专项附加扣除。

(6) 增加反避税条款。参照企业所得税法有关反避税规定，针对个人不按独立交易原则转让财产、在境外避税地避税、实施不合理商业安排获取不当税收利益等避税行为，赋予税务机关按合理方法进行纳税调整的权力。规定税务机关作出纳税调整，需要补征税款的，应当补征税款，并依法加收利息。

#### 1.4 《关于进一步推动企业上市发展的扶持办法》

发布机关：东莞市人民政府办公室      实施日期：2018 年 8 月 30 日

东莞市政府于 2018 年 8 月 30 日印发上述《扶持办法》，有效期至 2020 年 12 月 31 日。主要包括：

(1) 加大企业上市挂牌财政扶持力度，上市、全国股转系统挂牌奖励，上市、全国股转系统首次融资奖励；

(2) 上市后备企业改制重组中涉及的企业所得税、契税、土地增值税，符合条件的，可按现行国家税收政策享受有关税收优惠；

(3) 加快完善用地上产权手续。上市后备企业的自建房屋或通过兼并、收购等方式获得的厂房申请补办不动产权证的（不包括私人住宅和商品房），经纳入市城市管理综合执法局备案台账范围、并符合新修订的已建房屋补办政策所规定的基本条件要求，按照对应的权利类型提交相关资料，补办不动产权手续；

(4) 支持上市公司加大在本市投资或并购市外及境外企业并引入本市，通过“上市公司+产业并购基金+工业地产”模式，整合上市公司所在行业的产业资源，进而形成本市的若干产业集群等。



广东陈梁永钜律师事务所      Guangdong Chen, Liang & Co.

地址：广东省东莞市莞太路 23 号鸿禧商业大厦九楼

电邮：info@gdclco.com.cn

陈梁永钜 电话：(86769)22498518 22498528 传真：(86769)22491241

网址：www.gdclco.com.cn



## 2. 以案说法

### 2.1 合同未明确约定的情形下，土地转让时土地承租人并不享有优先购买权。

2016 年 8 月，A 公司将其名下的一幅土地出租予 B 公司并签署《土地使用权租赁合同》，合同对租赁期限及租金标准均作出相关约定。2017 年 8 月，A 公司将该幅土地转让给 C 公司并签署《土地使用权转让合同》，B 公司知悉后以其享有优先购买权向 A 公司提出异议。双方经协商不成，B 公司遂起诉至法院请求确认上述《土地使用权转让合同》无效。

法院经审理认为，我国现行法律并未明确规定土地出租人转让土地时土地使用权人享有优先购买权，且 A 公司与 B 公司签署的《土地使用权租赁合同》中也并未明确约定 B 公司享有优先购买权。同时，A 公司与 C 公司签署的《土地使用权转让合同》属于双方当事人的真实意思表示，应属合法有效。据此，法院判决驳回 B 公司的诉讼请求。

结合上述案例提醒土地承租人，因现行法律并未明确赋予土地承租人在土地转让时享有优先购买权，为保障土地承租人享有优先购买权，可在土地租赁合同中作出明确约定。

### 2.2 造假售假问题严重，电商平台应积极采取净化措施

2009 年，许某在淘宝网注册，开设网店销售酒类产品，其在注册时与淘宝公司签署的《淘宝平台服务协议》约定：不得在淘宝平台上销售/提供侵犯他人知识产权或其他合法权益的商品/服务。然而在 2014 年 11 月至 2015 年 9 月间，许某在淘宝平台上销售五粮液假酒，之后被四川省宜宾五粮液集团有限公司以商标权受到侵害为由提起诉讼，法院判决其赔偿五粮液公司经济损失及合理开支 7 万元。淘宝公司认为，许某网店售假行为违反服务协议约定，给淘宝网声誉造成巨大负面影响，淘宝公司为打击售假行为，投入大量人力物力，产生相应损失，遂起诉要求许某及其公司赔偿损失及律师费等共计 12 万余元。

法院审理后认为，淘宝公司与许某之间存在有效的协议，许某的售假行为违反了协议约定。本案所涉服务协议均约定，用户不得在淘宝平台上销售或发布侵



广东陈梁永钜律师事务所 Guangdong Chen, Liang & Co.

地址：广东省东莞市莞太路 23 号鸿禧商业大厦九楼

电邮：info@gdclco.com.cn

陈梁永钜 电话：(86769)22498518 22498528 传真：(86769)22491241

网址：www.gdclco.com.cn



犯他人知识产权或其它合法权益的商品或服务信息。许某作为淘宝用户，在淘宝网上出售假冒五粮液的行为降低了消费者对淘宝网的信赖和社会公众对淘宝网的良好评价，对淘宝公司的商誉产生损害，因此，淘宝公司要求赔偿商誉等损失的主张具有相应的依据。且，电商平台经营者和平台内签约经营者均有依法规范经营的义务，许某在淘宝网上销售假冒的五粮液，不仅应当承担对消费者的赔偿义务，也应当依约承担对电商平台的违约责任；遂判决许某赔偿淘宝公司损失及合理支出共计 43,000 元。

随着“互联网+”的兴起，电商产业飞速发展，但同时也出现了诸多亟待解决的问题，尤以普遍存在的造假售假问题最为严重。囿于网络行为的隐蔽性、举证的艰难性、技术的复杂性，电商平台自身采取的净化措施就十分重要。

### 3. 有问必答

**问一：无民事行为能力人在学校做游戏过程中受伤，应由谁承担赔偿责任？**

答：无民事行为能力人包括不满八周岁的未成年人；根据《侵权责任法》第三十八条规定，无民事行为能力人在幼儿园、学校或者其他教育机构学习、生活期间受到人身损害的，幼儿园、学校或者其他教育机构应当承担赔偿责任，但能够证明尽到教育、管理职责的，不承担赔偿责任。可知，无民事行为能力人在校期间受伤的，对学校适用过错推定原则，学校只有证明其尽到了管理职责，才不承担赔偿责任；如果不能证明尽到了管理职责，那么就要根据过错程度承担适当的责任。

**问二：企业破产程序中，未在人民法院确定的债权申报期限申报的，还可以补充申报吗？**

答：根据《企业破产法》第五十六条规定，在人民法院确定的债权申报期限内，债权人未申报债权的，可以在破产财产最后分配前补充申报；但是，此前已进行的分配，不再对其补充分配。为审查和确认补充申报债权的费用，由补充申报人承担。债权人未依照本法规定申报债权的，不得依照本法规定的程序行使权利。故，债权人未在人民法院确定的债权申报期限申报债权的，但愿意承担审查和确认补充申报债权的费用的，可以在破产财产最后分配前补充申报。



广东陈梁永钜律师事务所 Guangdong Chen, Liang & Co.

地址：广东省东莞市莞太路 23 号鸿禧商业大厦九楼

电邮：info@gdclco.com.cn

电话：(86769)22498518 22498528 传真：(86769)22491241

网址：www.gdclco.com.cn

**【法律谚语】**

刑罚的威慑力不在于刑罚的严酷性，而在于其不可避免性。

——贝卡利亚

**声明：**

本法律月报为广东陈梁永钜律师事务所为顾问单位提供的法律资讯，仅为提供相关资料信息之用，其内容并不构成法律建议及个案的法律分析，无任何强制指引性质。本所明确排除对月报内容任何性质的担保和法律责任，并不对可从互联网获得的任何第三方内容负责。

此月报版权归广东陈梁永钜律师事务所所有，未经书面许可，任何机构和个人不得以任何形式复制、刊登、发表或者引用。



广东陈梁永钜律师事务所 Guangdong Chen, Liang & Co.

地址：广东省东莞市莞太路 23 号鸿禧商业大厦九楼

电邮：info@gdclco.com.cn

陳梁永鉅

电话：(86769)22498518 22498528 传真：(86769)22491241

网址：www.gdclco.com.cn

