

2022 年度第 4 期

(企业版)

总第 97 期

# 法律月报

广东陈梁永钜律师事务所

Guangdong Chen, Liang & Co.

中国广东东莞南城东莞大道 116 号轨道交通大厦 2 号楼 25 楼 邮政编码: 523073  
25/F., Tower 2, 116 Dongguan Ave., Nancheng Dist., Dongguan 523073, Guangdong, P. R. China

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

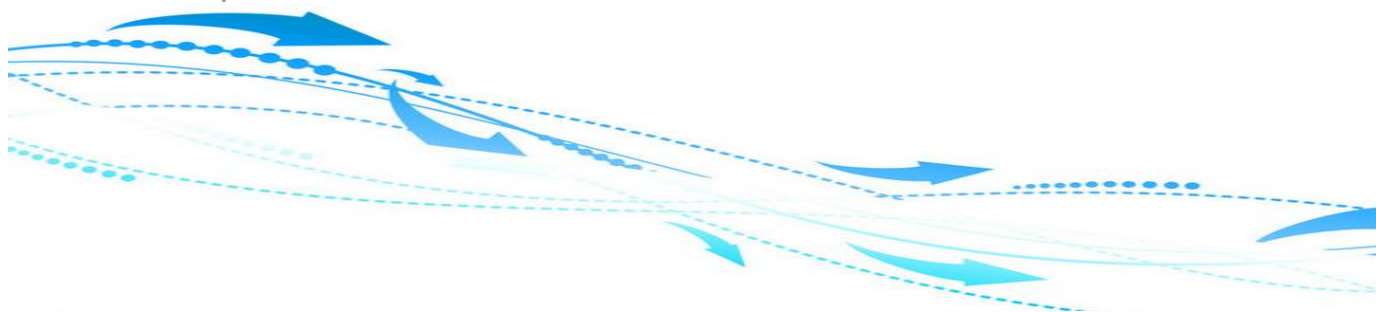
- 1.1 《最高人民法院关于修改〈最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法〉的解释〉的决定》
- 1.2 《道路交通安全违法行为记分管理办法》
- 1.3 《农业保险承保理赔管理办法》
- 1.4 《广东省对外劳务合作经营资格管理办法》

### 02 以案说法

- 2.1 公共场所经营管理者的安全保障义务应限于合理限度范围内
- 2.2 因楼盘烂尾无法交付，购房者与开发商解除购房合同后，商品房担保贷款合同也被解除的，剩余银行按揭贷款应当由开发商承担还款责任，由开发商将收取的购房贷款和购房款的本金及利息分别返还担保权人和购房者。

### 03 《民法典》小贴士

### 04 法律谚语



## 1. 新法速递

### 1.1 《最高人民法院关于修改〈最高人民法院关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》的解释〉的决定》

发布机关：最高人民法院

施行时间：2022 年 4 月 10 日

2022 年 3 月 22 日，最高人民法院发布了上述《决定》对《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》进行修改，修订后的《解释》自 2022 年 4 月 10 日起施行，其中有以下内容值得关注：

(1) 修改适用简易程序案件审限延长的规定。审限的延长不再以双方当事人同意为要件，如遇特殊情况需要延长的，人民法院可以依法延长，但应当充分保障当事人的知情权。

(2) 修改简易程序向普通程序转换的条件。将“案情复杂”修改为“不宜适用简易程序”，不仅周延涵盖简易程序转换为普通程序独任制和合议制的条件，也为下一步细化程序转换条件特别是新形势下“案情复杂”的具体判定标准预留空间。

修改简易程序中简便送达方式适用规则。通过电子方式送达诉讼文书的，必须经受送达人同意，以保障受送达人的程序利益，同时要注意与《人民法院在线诉讼规则》第三十一条之间的衔接。实践中所采用的简便方式为电子方式，且符合《人民法院在线诉讼规则》第三十一条第一款、第二款所规定情形的，应当认定为有效送达，不属于“未经当事人确认或者没有证据证明当事人已经收到”的情形。

### 1.2 《道路交通安全违法行为记分管理办法》

发布机关：公安部

施行时间：2022 年 4 月 1 日

2021 年 12 月 27 日，中华人民共和国公安部通过并发布了上述《办法》，自 2022 年 4 月 1 日起施行，其中有以下内容值得关注：

(1) 优化调整记分分值。根据交通违法行为的严重程度，设立一次记 12 分、9 分、6 分、3 分、1 分等五档记分。在保持对酒后驾驶、交通肇事致人伤亡



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

地址：中国广东东莞南城东莞大道 116 号轨道交通大厦 2 号楼 25 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



后逃逸、使用伪造变造牌证等严重妨碍交通安全的违法行为管理力度的前提下，降低了部分交通违法行为记分分值，删除了驾车未放置检验标志、保险标志等交通违法行为记分。对于交通违法行为情节轻微，给予警告处罚的，免予记分。新办法中：一次记 12 分的违法行为 7 类，一次记 9 分的 7 类，一次记 6 分的 11 类，一次记 3 分的 15 类，一次记 1 分的 10 类。

(2) 全国推行学法减分措施。对参加道路交通安全法律、法规和相关知识学习且经考试合格，或者参加公安交管部门组织的交通安全公益活动，符合扣减记分条件的，可以从已累积记分中扣减记分，一个记分周期内最高可扣减 6 分。

### 1.3 《农业保险承保理赔管理办法》

发布机关：中国银行保险监督管理委员会

施行时间：2022 年 4 月 1 日

2022 年 2 月 17 日，中国银保监委员会发布上述《办法》，自 2022 年 4 月 1 日起施行，其中有以下内容值得关注：

(1) 《办法》适用于种植业保险、养殖业保险和森林保险业务。农业保险可以由农民、农业生产经营组织自行投保，也可以由农业生产经营组织、村民委员会等单位组织农民投保。

(2) 保险机构和组织投保的单位不得欺骗、误导投保，不得以不正当手段强迫投保或限制投保。保险机构不得平均赔付、协议赔付。

(3) 种植业保险、森林保险发生全部损失的，保险机构应当在接到报案后 10 日内完成损失核定；发生部分损失的，应当在接到报案后 20 日内完成损失核定。养殖业保险应当在接到报案后 3 日内完成损失核定。

### 1.4 《广东省对外劳务合作经营资格管理办法》

发布机关：广东省商务厅

施行时间：2022 年 4 月 10 日

2022 年 3 月 14 日，广东省商务厅印发了上述《公告》，自 2022 年 4 月 10 日起施行，其中有以下内容值得关注：



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

地址：中国广东东莞南城东莞大道 116 号轨道交通大厦 2 号楼 25 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



(1) 《办法》适用于在中国广东省内注册的企业从事对外劳务合作的经营资格管理；

(2) 《办法》提出，申请对外劳务合作经营资格的企业须符合以下条件：符合企业法人条件；实缴注册资本金不低于 600 万元人民币；有 3 名以上熟悉对外劳务合作业务的管理人员；具有健全的内部管理制度和突发事件应急处置制度；法定代表人没有故意犯罪记录。

## 2. 以案说法

### 2.1 公共场所经营管理者的安全保障义务应限于合理限度范围内

红山村景区为国家 AAA 级旅游景区，不设门票。红山村村民委员会系景区内情人堤河道旁杨梅树的所有人，其未向村民或游客提供免费采摘杨梅的活动，其也在村规民约中禁止此项。2017 年 5 月 19 日下午，红山村村民吴某私自上树采摘杨梅不慎从树上跌落受伤。因当时村医务室没有人员，120 救护车迟迟未到，故村民李某自行开车送吴某到镇医院治疗。吴某因抢救无效于当天死亡。吴某继承人向法院起诉，主张红山村村民委员会未尽到安全保障义务，未采取及时和必要的救助措施，应对吴某的死亡承担责任。请求判令赔偿 63 万余元。

法院认为，首先，红山村村民委员会没有违反安全保障义务。红山村村民委员会虽负有保障游客免遭损害的安全保障义务，但安全保障义务内容的确定应限于景区管理人的管理和控制能力的合理范围之内。红山村景区属于开放式景区，未向村民或游客提供采摘杨梅的活动，杨梅树本身并无安全隐患，若要求红山村村民委员会对景区内的所有树木加以围蔽、设置警示标志或采取其他防护措施，显然超过善良管理人的注意标准。其次，吴某作为红山村村民，私自爬树采摘杨梅，违反了村规民约和公序良俗，导致了损害后果的发生，该损害后果与红山村村民委员会不具有法律上的因果关系。最后，红山村村民委员会对吴某私自爬树坠亡的后果不存在过错。吴某坠亡系其自身过失行为所致，红山村村民委员会难以预见和防止吴某私自爬树可能产生的后果。红山村村民委员会已经及时采取措施救治吴某。法院最终判决驳回了吴某继承人的诉讼请求。



结合上述案例，公共场所经营管理者负有安全保障义务，在合理限度范围内应采取与管理和控制能力相适应的安全防范措施。

## 2.2 因楼盘烂尾无法交付，购房者与开发商解除购房合同后，商品房担保贷款合同也被解除的，剩余银行按揭贷款应当由开发商承担还款责任，由开发商将收取的购房贷款和购房款的本金及利息分别返还担保权人和购房者。

2014 年，许先生在嘉兴某楼盘购买一套别墅，向银行按揭贷款 392 万元。许先生支付首付款后，银行将贷款发放给开发商，后开发商因资金问题无法按时交付房屋。2018 年，开发商向法院提交破产清算申请，经破产管理人调查，涉案楼盘未竣工验收，不符合交付标准，随即书面通知许先生解除其与开发商之间的商品房买卖合同。之后，许先生因无法再取得房屋所有权而停止向银行支付月供。2020 年，贷款银行向法院起诉，要求许先生继续支付剩余贷款。

法院经审理认为，《最高人民法院关于审理商品房买卖合同纠纷案件适用法律若干问题的解释》第 21 条第 2 款规定，商品房买卖合同被确认无效或者被撤销、解除后，商品房担保贷款合同也被解除的，出卖人应当将收取的购房贷款和购房款的本金及利息分别返还担保权人和买受人。开发商因进入破产清算程序无法向许先生交付房屋，致使商品房买卖合同解除，许先生主张解除《个人购房借款及担保合同》，依据充分，应予支持，故开发商应承担剩余贷款的还款责任。至于双方签订的《个人购房贷款及担保合同》所约定的“贷款发放后，借款人或抵押人与售房人或其他第三方就该房产有关质量、价格、权属、条件或其他事宜发生的任何纠纷，均与贷款人无关，贷款人有权选择继续履行本合同或要求借款人提前偿还本合同项下的全部或部分贷款”，二审认为该条款系银行为重复使用而提前拟定的格式条款，且与上述最高法院司法解释相抵触的内容，单方加重了许先生的责任，该条款对许先生不具有拘束力。据此，法院判决驳回了银行的全部诉讼请求。

结合上述案例提醒各位购房者注意，如因楼盘烂尾无法交付，购房者与开发商解除商品房买卖合同后，可主张解除商品房担保贷款合同。若银行根据商品房





担保借款合同中的格式条款约定，仍要求购房者偿还全部或部分贷款的，购房者可根据上述规定予以抗辩。

### 3. 《民法典》小贴士

#### 贴士一：原创短视频被搬运，平台也会侵权？

根据《中华人民共和国民法典》第一千一百九十七条，网络服务提供者知道或者应当知道网络用户利用其网络服务侵害他人民事权益，未采取必要措施的，与该网络用户承担连带责任。首先，判断网络服务提供者是否需要承担间接侵权责任，关键在于对客观侵权事实的主观认知。如网络服务提供者在多次收到侵权投诉通知，并被要求对同一侵权账号采取预防性措施的情况下，可以认定其主观上“应知”。再者，判断网络服务提供者是否采用了必要措施。判定网络服务提供者采取的措施是否必要、合理时，应当综合考虑网络服务提供商的信息管理能力、采取措施的可行性和合理性以及采取的措施对有效制止侵权是否具有必要性等因素。必要措施最终需达到“能够有效制止侵权”的实际效果。

#### 贴士二：未成年人打赏网络主播，钱款能够要回吗？

可以。最高人民法院《关于依法妥善审理涉新冠肺炎疫情民事案件若干问题的指导意见（二）》明确：限制民事行为能力人未经其监护人同意，参与网络付费游戏或者网络直播平台“打赏”等方式支出与其年龄、智力不相适应的款项，监护人请求网络服务提供者返还该款项的，人民法院应予支持。

#### 【法律谚语】

法律职业的社会地位是一个民族文明的标志。

——费尔德



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

地址：中国广东东莞南城东莞大道116号轨道交通大厦2号楼25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



**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：中国广东东莞南城东莞大道 116 号轨道交通大厦 2 号楼 25 楼 电邮：info@gdclco.com.cn

电话：(86769)22498518 22498528 传真：(86769)22491241 网址：www.gdclco.com.cn

