

法官智库丛书 | A SERIES OF JUDICIAL WISDOM



上海法院 类案办案要件指南

第 5 册

PRACTICE DIRECTIONS :
THE ESSENTIALS OF SIMILAR JUDICIAL CASES
BY THE PEOPLE'S COURTS OF SHANGHAI

主 编 茆 荣 华
副主编 陈 昶 郑天衣

人民法院出版社

法官智库丛书 | A SERIES OF JUDICIAL WISDOM



上海法院 类案办案要件指南

第 ⑤ 册

PRACTICE DIRECTIONS :
THE ESSENTIALS OF SIMILAR JUDICIAL CASES
BY THE PEOPLE'S COURTS OF SHANGHAI

主 编 茆 荣 华

副主编 陈 昶 郑天衣

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

上海法院类案办案要件指南. 第5册 / 茆荣华主编;
陈昶, 郑天衣副主编. -- 北京: 人民法院出版社,
2022.2

(法官智库丛书)

ISBN 978-7-5109-3396-7

I. ①上… II. ①茆… ②陈… ③郑… III. ①法院—
审判—工作—上海—指南 IV. ① D926.22-62

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2021) 第 269974 号

上海法院类案办案要件指南 (第5册)

茆荣华 主编

陈昶 郑天衣 副主编

策划编辑: 林志农

责任编辑: 马倩

执行编辑: 杨佳瑞 白鸽

出版发行: 人民法院出版社

地 址: 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)

电 话: (010) 67550526 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

客服 QQ: 2092078039

网 址: <http://www.courtbook.com.cn>

E-mail: courtpress@sohu.com

印 刷: 三河市国英印务有限公司

经 销: 新华书店

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 669 千字

印 张: 49.75

版 次: 2022 年 2 月第 1 版 2022 年 2 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 978-7-5109-3396-7

定 价: 226.00 元 法律资料分享, docsriver.com

版权所有 侵权必究

编辑委员会

主 任：刘晓云

副 主 任：茆荣华

委 员：刘晓云 茆荣华 黄祥青 张 斌

戴 杰 陈 昶 谭 滨 吴金水

樊长春 米振荣 汤兵生 吴耀君

田文才 薛 振 殷勇磊 潘云波

刘军华 王 珊 单素华 侯丹华

罗健豪 韩 峰 郑天衣

主 编：茆荣华

副 主 编：陈 昶 郑天衣

执 行 编 辑：刘金妨 蔡一博

序 言

法律的生命在于实施，而法律适用统一则是司法公正的重要体现。当前，中国特色社会主义法律体系已经形成，如何促进法律适用统一已成为事关法律有效实施、实现法律功能、赢得社会公信的重点问题。近年来，上海法院认真贯彻落实中央政法工作会议关于“完善统一法律适用机制”的要求，积极推进法律适用统一的机制建设，提出加强案例指导、建立法律适用疑难问题网上咨询系统、编撰类案办案要件指南等“三项工作机制”。其中，编撰类案办案要件指南既是一项推动适法统一的基础性工程，也是一项具有上海经验特色的工作机制，具有重要意义。

编撰类案办案要件指南有助于及时总结审判经验，有效提升审判业务能力。司法实践中，做好案件审理工作，成为一名称职的人民法官，不仅需要审判经验的积累，同时也需要业务能力的提高。通过编撰类案办案要件指南，系统梳理各类案件审理思路，统一裁判规则，提炼案件的审查要点，可以及时总结实践中好的审判经验、裁判方法，既能够为一线法官提供类案审判指引，又能够帮助广大干警提高审判业务能力，尤其是提高办理重大、疑难、复杂和新类型案件的能力。

编撰类案办案要件指南有助于提供裁判行为指引，规范法官自由裁量权。推进司法责任制改革的一项重要内容，就是要坚持有序放权和有效监督有机统一，既要充分尊重独任法官、合议庭等审判组织办案主体地位，又要构建与放权相适应的新型审判监督管理机制，确保法官自由裁量权得到规范有效行使。编撰类案办案要件指南，不仅有助于培养法官正确的法律思维模式和方法，帮助法官准确理解抽象的法律规则和概念，又能为法官提供一定的裁判行为指引，为法官自由裁量权的行使确定相应的边界，有助于实现公正司法。

编撰类案办案要件指南有助于完善适法统一机制，实现类案审判思路、裁判尺度的统一。近年来，智慧法院建设的深入推进，人工智能等新科技与司法工作的深度融合发展，为破解“同案不同判”提供了有力的科技支撑。编撰类案办案要件指南，借力智慧法院建设成果，可以将类案的审查要点、裁判指引等内容嵌入智能化辅助办案系统中，有助于实现对个案裁判结果的校正、衡平，实现类案在审理思路、裁判尺度上的统一。

为切实做好类案办案要件指南工作，上海市高级人民法院专门制订了《类案办案要件指南编撰三年规划 2019—2021》，并于 2019 年 5 月启动了股权转让、融资租赁合同、受贿罪、政府信息公开等 14 个要件指南编写工作。一年多来，高院党组副书记、副院长茆荣华同志，副院长陈昶同

志带领三级法院审判业务骨干和调研骨干精心编撰，付出了大量辛劳；严把质量关，每一项类案办案要件指南都历经全市审判业务条线征求意见、高院审判业务庭专业法官会议讨论、高院审判委员会审议等环节。可以说，每一项类案办案要件指南，都凝聚了上海法院的集体智慧。

为了更好地与大家分享研究成果，在人民法院出版社的关心支持下，现决定将类案办案要件指南分批出版，形成《上海法院类案办案要件指南》系列丛书。总体来看，这套丛书具有三个鲜明特色：**一是传承性强。**21世纪初上海法院曾组织汇编了《实务技能手册》，并相继出版“法官智库”系列丛书，深受一线法官的欢迎。此次编撰类案办案要件指南是对以往优秀传统文化的有序传承。丛书在编写过程中也充分发挥了原有好的传统，就实践中涌现出的审判经验、裁判方法等及时做好总结提炼。**二是时代性强。**丛书紧扣《中华人民共和国民法典》等最新立法精神，充分结合最高人民法院司法解释的最新规定，并根据上海法院审判情况，确保提炼梳理出符合时代背景的新观点，概括出富有规律性的新认识，及时回应社会发展的新需求。**三是实用性强。**丛书立足服务审判实践的宗旨，坚持以“回应关切问题、解决实际需求”为导向，不仅所选取的类案问题都从全市法院报送的相关问题中严格筛选产生，而且提出的裁判规则、审判指引也历经多层次的征求意见、审查审议，力求给一线法官以充分有效的办案参考，真正

成为对办案干警有用、实用、好用的工具书。

靡不有初，鲜克有终；不忘初心，方得始终。追求公平正义，是每位法院工作人员的初心和使命。编撰类案办案要件指南既凝聚了上海法院数十载的审判智慧和经验结晶，也是上海法院追求公平正义的重要步骤。希望通过丛书的编撰出版，为推进法律适用统一提供可复制、可推广的上海经验和上海智慧，为平安中国、法治中国建设作出应有的贡献。

是为序。

刘晓云

中华人民共和国二级大法官

上海市高级人民法院党组书记、院长

2020年6月

前言

司法责任制改革以来，让审理者裁判、由裁判者负责的同时，加强审判监督管理机制建设，推进法律适用统一，已成为各级法院需要认真面对的重要课题。近年来，上海市高级人民法院高度重视法律适用统一工作，2019年3月确立了推进法律适用统一的“三项机制”，即加强案例指导、建立法律适用疑难问题网上咨询系统、编撰类案办案要件指南，并专门制订了《类案办案要件指南编撰三年规划2019—2021》，力争通过三年时间，形成一批实用性强、可操作的类案办案要件指南，实现常见类案问题全覆盖。

根据《类案办案要件指南编撰三年规划2019—2021》的安排，自2019年5月以来，上海市高级人民法院先后开展了两批33个类案办案要件指南的编撰工作，涉及立案、民事、商事、金融、刑事、行政、执行、申诉审查等各领域。在编撰过程中，我们遵循了以下工作思路：

一是坚持问题导向和需求导向，确保编撰类案办案要件指南选题的科学性、针对性、典型性。为了保证类案办案要件指南符合审判需要、契合一线需求，我们面向全市三级法院广泛征集要件指南的需求，共收集选题建议215个；在此基础上，按照需求程度从高到低进行排序，梳理

出关注度高、意见较为集中的类案问题，并结合上海民商事、行政案件智能辅助办案系统相关案由，确定了50个常见问题，并通过专项课题的方式，向全市法院进行招投标，确保编撰工作集结全市法院最优审判调研资源。

二是坚持有用、实用、好用的工具书标准，严格规范类案办案要件指南的编撰体例和格式要求。类案办案要件指南不同于一般的调研课题，旨在为广大一线法官提供管用、好用、实用的业务工具书。为此，上海法院在广泛收集、研究与类案审理相关的书籍、兄弟法院撰写的指引规范以及上海法院曾发布的《实务技能手册》等现有成果基础上，将要件编撰体例按照“总体情况概述—立案审查—原告诉请的审查—被告抗辩的审查——要件事实审查和裁判规则—知识图谱”展开；每部分格式按照“审查要点—注意事项—规范指引—典型案例”展开，强调用项目式、要素式的方式表述，着力突出重点内容。同时，每个要件指南都附有涵盖核心要点的知识图谱，既突出要件指南内容的完整性，符合办案的思路；又突显实用性，利于法官学习和检索，满足审判一线的需求。

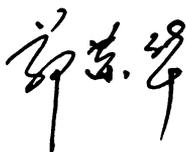
三是坚持严把质量管控关，确保类案办案要件指南编撰的高质量和权威性。为确保类案办案要件指南的编撰质量，在要件指南发布之初，上海市高级人民法院便明确责任单位及主持人、高院业务指导部门及指导人员；并要求每个要件指南必须历经全市审判业务条线征求意见、高院

审判业务庭专业法官会议讨论、高院审判委员会审议等程序；每个要件指南既要涵盖类案的通识性问题，又要直面办案中存在的难点和痛点问题，就前沿问题和争议问题提出倾向性意见、观点，确保要件指南能集合上海法院智慧、体现上海法院业务水平，对一线法官办案具有参考功能、指导价值。

截至目前，第一批和第二批类案办案要件指南均已完成，并逐一经高院审判委员会审议通过。在开展编撰类案办案要件指南过程中，得到了人民法院出版社的高度关注，林志农副总编专程来沪商讨出版事宜，相关责编人员在短时间内为本书的编排、审校付出了大量辛劳，第一批类案办案要件指南成果已汇集成《上海法院类案办案要件指南》第1册和第2册出版，第二批类案办案要件指南成果以《上海法院类案办案要件指南》第3册、第4册等出版。编撰类案办案要件指南，得到了上海市高级人民法院党组的大力支持，党组书记、院长刘晓云同志高度重视类案要件指南编撰工作，在百忙之中为类案办案要件指南系列丛书作序予以肯定，使我们倍感鼓舞。高院审委会的各位委员对每一个类案办案要件都认真把关，积极提出意见建议，充分发挥了审判委员会总结办案经验、研究法律适用、统一裁判尺度的职能作用。各要件指南的责任单位及执笔人、高院相关业务指导部门及指导人员为完成好类案编撰工作付出了大量心血。高院研究室在类案办案要件指南编撰过

程中认真做好组织、协调、统筹、把关工作。在此表示衷心的感谢。

推动适法统一是人民法院永恒的话题。编撰类案办案要件指南是上海法院推进适法统一的重要探索。当然，这一探索的成效有待于实践的检验，更有待于今后不断的健全完善，也希望各位读者给我们提出宝贵意见。推动法律适用统一、维护社会公平正义，我们一直在努力。



法学博士

上海市高级人民法院党组副书记、副院长

2021年7月

目 录

CONTENTS

民商事管辖权异议类案办案要件指南

1

第一部分	民商事管辖权异议案件总体情况 ·····	3
	一、上诉案件数量稳中有降·····	4
	二、二审维持率高·····	4
	三、改判情况稳定·····	5
	四、案件争点类型集中·····	6
	五、滥用管辖异议权现象明显·····	6
第二部分	民商事管辖权异议案件审理步骤与思路 ·····	7
	一、管辖权异议界定的审查·····	7
	二、管辖权异议受理的审查·····	10
	三、管辖权异议案件的审理·····	21
	四、管辖权异议案件受理费的处理·····	34
第三部分	级别管辖审查要点及裁判规则 ·····	36
	一、级别管辖标准·····	36
	二、特定案件诉讼标的的计算与 级别管辖确定·····	53

第四部分	地域管辖审查要点及裁判规则 ·····	55
	一、一般地域管辖审查要点及裁判规则	55
	二、特殊地域管辖审查要点及裁判规则	62
	三、一般地域管辖与特殊地域管辖的关系	102
	四、专属管辖审查要点及裁判规则	106
第五部分	专门管辖审查要点及裁判规则 ·····	112
	一、海事法院	112
	二、铁路运输法院	121
	三、知识产权法院	129
	四、金融法院	141
第六部分	合并之诉案件管辖审查要点及 裁判规则 ·····	149
	一、客观合并之诉	149
	二、主观合并之诉	151

第一部分	医疗损害责任纠纷类案总体情况概述 ·····	157
	一、医疗损害责任纠纷类案的审理情况	157
	二、医疗损害责任纠纷类案的特点	158
	三、医疗损害责任纠纷类案的指导原则	159
第二部分	立案审查 ·····	161
	一、原告主体的审查	161
	二、被告主体的审查	164

	三、管辖的审查	166
	四、其他事项的审查	167
第三部分	原告诉请及被告抗辩的基本审查	169
	一、原告诉请的基本审查	169
	二、被告抗辩的基本审查	170
第四部分	医疗损害责任纠纷的证据规则	173
	一、医疗损害责任纠纷举证规则	173
	二、关键证据的审查认证	175
第五部分	医疗损害鉴定	180
	一、鉴定前的准备	180
	二、鉴定进行中的审理	184
	三、鉴定完成后的审理	187
	四、三期鉴定	193
第六部分	侵权责任认定和裁判规则	194
	一、一般医疗损害责任认定与裁判规则	194
	二、侵害患者知情同意权的责任认定和 裁判规则	203
	三、医疗产品责任认定和裁判规则	207
	四、侵害隐私权和个人信息 的责任认定与 裁判规则	210
	五、医疗损害责任赔偿范围	212
第七部分	几类特殊的医疗损害责任纠纷	221
	一、互联网医疗行为引发的 损害责任	221

二、因预防接种引发的损害责任	223
三、因医疗美容活动引发的损害责任	226
四、因不当出生引发的损害责任	230

第一部分 离婚纠纷类案总体情况概述	237
一、案件概况	237
二、案件特点	237
三、离婚纠纷案件审理原则	239
第二部分 立案审查	241
一、地域管辖的审查	241
二、级别管辖的审查	248
三、涉外、涉港澳台离婚纠纷管辖的审查	248
四、不予受理情形的审查	253
第三部分 原告诉请的审查	258
一、原告诉讼主体资格的审查	258
二、确认婚姻无效诉请的审查	262
三、撤销婚姻诉请的审查	263
四、解除婚姻关系诉请的审查	264
五、返还“彩礼”诉请的审查	265
六、履行婚内协议诉请的审查	268
七、履行离婚协议诉请的审查	269
八、共同财产分割诉请的审查	270
九、损害赔偿诉请的审查	271

十、支付抚养费诉请的审查	276
十一、确认抚养权归属诉请的审查	276
十二、支付抚养费诉请的审查	278
十三、行使探望权诉请的审查	281
第四部分 被告抗辩的审查	284
一、对婚姻关系性质的抗辩审查	284
二、对解除婚姻的抗辩审查	288
三、对返还“彩礼”的抗辩审查	290
四、对履行婚内协议的抗辩审查	291
五、对履行离婚协议的抗辩审查	293
六、对夫妻共同财产的抗辩审查	294
七、对损害赔偿的抗辩审查	296
八、对抚养费的抗辩审查	298
九、对抚养关系的抗辩审查	299
十、对支付抚养费的抗辩审查	301
十一、对行使探望权的抗辩审查	302
第五部分 要件审查及裁判规则	305
一、婚姻关系及其效力的认定及裁判规则	305
二、请求解除婚姻关系案件的认定及 裁判规则	319
三、请求返还“彩礼”案件的认定及 裁判规则	327
四、请求履行婚内协议案件的认定及 裁判规则	332
五、请求履行离婚协议案件的认定及 裁判规则	338

六、请求分割夫妻共同财产案件的认定及 裁判规则	344
七、请求离婚损害赔偿案件的认定及 裁判规则	388
八、请求支付抚养费案件的认定及裁判规则	392
九、涉抚养权案件的认定及裁判规则	393
十、请求支付抚养费案件的认定及裁判规则	396
十一、请求行使探望权案件的认定及 裁判规则	399
第六部分 与离婚纠纷相关问题的认定与裁判规则	402
一、请求婚内析产案件的认定及裁判规则	402
二、代孕相关法律问题的审查与处理	404
三、申请人身安全保护令案件的裁判规则	407
四、离婚纠纷案件价值取向及裁判规则	412

第一部分 特许经营合同类案总体情况概述	417
一、特许经营合同纠纷案件审理情况	417
二、特许经营合同纠纷案件审理难点	419
三、特许经营合同纠纷案件审理原则	420
第二部分 立案审查	421
一、当事人的审查	421
二、合同纠纷一般管辖的审查	422
三、集中划片管辖的审查	423