

每周法讯速递

Law-information weekly

总第247期

2016年第40期

【2016.10.17 -2016.10.23】

河南文丰律师事务所

目录 Contents

一、公司、证券.....	1
1.1 证监会通报 IPO 欺诈发行及信息披露违法违规专项执法行动 首批立案案件	1
1.2 证监会发布《公司债券发行人现场检查工作指引》	2
1.3 中基协公布第十批失联私募 中海投金控新疆泛亚在列 ...	2
1.4 PPP 财政管理暂行办法出炉 严禁以项目名义举借政府债务	3
1.5 新三板挂牌公司终止挂牌实施细则公开征求意见	4
二、建筑、房地产	4
2.1 房企前三季业绩创新高利润率走低	4
2.2 前 9 月全国土地收入 2.3 万亿	5
2.3 央行重申防范各类资金违规流入楼市	6
2.4 中国城镇人均住房建筑面积已超 33 平米	6
2.5 五部门为“民资”进入城市五行业大开绿灯	7
三、涉外.....	7
3.1 海事保全责任险及保证函推荐文本诞生	7
3.2 中英举行国际法事务磋商专家：国际法最重相互性	8
3.3 世贸组织报告称美对华 13 项反倾销措施违规	8
3.4 联合国确认收到南非决定退出国际刑事法院的信件	9
四、其他.....	10
4.1 法院对“狼牙山五壮士”名誉权案依法强制执行	10

4.2 新华字典纠纷案开庭 是未注册驰名商标还是通用名称 ..	11
4.3 最高检：销售少量未经批准进口的国外药品可不作犯罪处理	11
4.4 福建高院决定再审网购仿真枪获无期案：量刑明显不当 .	12
4.5 上班途中因矛盾被同事毒杀 法院终审判决不符工伤认定条 件.....	12

一、公司、证券

1.1 证监会通报 IPO 欺诈发行及信息披露违法违规专项执法行动首批立案案件

近日，证监会稽查部门决定对 IPO 申报企业龙宝参茸及粤传媒、*ST 烯碳、*ST 盈方、匹凸匹、美丽生态 5 家上市公司正式启动立案调查的行政执法程序。这是证监会部署 IPO 欺诈发行及信息披露违法违规专项执法行动以来，进入正式立案程序的首批案件。

从核查掌握的线索情况来看，相关发行人、上市公司存在信息披露不真实、不准确、不完整的重大嫌疑，主要问题包括：一是申请 IPO 的企业涉嫌在招股说明书中虚假陈述，包括隐瞒重大担保事项、不实披露公司治理及内控情况等；二是重组标的企业涉嫌欺诈发行，虚构营业收入与利润；三是上市公司涉嫌在进行收购的相关披露文件中未披露重大债务和对外担保事项，或未如实披露重组申报审核期间发生的重大事项；四是上市公司涉嫌虚构其境外子公司的业务及高额无形资产，冲销母公司巨额财务亏损；五是上市公司涉嫌通过虚构应付款项或虚增其他应收款项抵销业绩下滑，进行财务欺诈；六是上市公司涉嫌在对外投资、重大负债、税款缴纳等业务活动中隐瞒重要财务信息，虚构重要业务数据；七是上市公司涉嫌未及时披露实际控制人、经营范围、企业名称、业绩预告等发生重大变化；八是上市公司涉嫌迎合市场炒作热点，在公司实际业务与收入结构均未发生实质变

化的情况下，对公司更名及业务转型作出误导性陈述。

1.2 证监会发布《公司债券发行人现场检查工作指引》

近日，证监会制定发布了《公司债券发行人现场检查工作指引》（以下简称《工作指引》）。

《工作指引》明确了检查对象的选取方式，确立了以问题和风险为导向的专项检查以及“双随机”抽查等机制；结合公司债券的特点和风险因素，确定了现场检查的内容与方法，列明了现场检查中应关注的重点方面以及可采取的具体检查手段；明确了进场准备、实施检查、结束检查三个阶段应开展的具体工作事项和工作要求；框定了针对检查发现问题应采取针对性措施的相关原则和分工安排。

1.3 中基协公布第十批失联私募 中海投金控新疆泛亚在列

中国证券投资基金业协会(以下简称“协会”)日前发布第十批失联私募机构公告,涉及上海中海投金融控股、新疆泛亚有色金属投资等 9 家公司。协会表示,通过预留固定电话、手机号码、电子邮件等均无法与这些公司取得联系,且公司没有在限定时间内回复相关情况说明。

值得注意的是,在失联私募中,有多家曾被曝出兑付危机,并且涉及资金量巨大。

到今年 10 月 11 日,已经有 60 家私募被列入失联机构名单并公示,其中有 36 家已注销管理人登记。

1.4 PPP 财政管理暂行办法出炉 严禁以项目名义举借政府债务

财政部日前正式印发《政府和社会资本合作项目财政管理暂行办法》（以下简称《暂行办法》）。《暂行办法》对公共服务领域 PPP 项目的识别论证、项目政府采购管理、项目财政预算管理、项目资产负债管理及监督管理进行了规定。

一直以来，民间资本参与率不高是 PPP 项目落地的一大阻碍。在项目政府采购管理中，《暂行办法》明确提出：“项目实施机构应当根据项目特点和建设运营需求，综合考虑专业资质、技术能力、管理经验和财务实力等因素合理设置社会资本的资格条件，保证国有企业、民营企业、外资企业平等参与。”《暂行办法》还对项目实施机构、项目评审、项目审核等都提出了明确规定。

民间资本参与积极性不高的原因之一就是地方对政府履约的担忧。对此，在项目财政预算管理中，《暂行办法》明确“行业主管部门应当根据预算管理要求，将 PPP 项目合同中约定的政府跨年度财政支出责任纳入中期财政规划，经财政部门审核汇总后，报本级人民政府审核，保障政府在全生命周期内的履约能力。”

在项目资产负债管理中，《暂行办法》对防止国有资产流失、PPP 项目债务监控等做出了明确规定。明确“各级财政部门应当会同行业主管部门加强对 PPP 项目债务的监控。PPP 项目执行过程中形成的负债，属于项目公司的债务，由项目公司独立承担偿付义务。项目期满移交时，项目公司的债务不得移交给政府。”

《暂行办法》还强调，各级财政部门应当会同行业主管部门加强

对 PPP 项目的监督管理，切实保障项目运行质量，严禁以 PPP 项目名义举借政府债务。

1.5 新三板挂牌公司终止挂牌实施细则公开征求意见

全国中小企业股份转让系统 10 月 21 日发布《挂牌公司股票终止挂牌实施细则（征求意见稿）》。

业内人士认为，该细则明确了挂牌公司股票终止挂牌的情形和程序，建立常态化、市场化的退出机制，保护投资者合法权益，利于新三板市场优胜劣汰机制的形成。

《征求意见稿》对主动终止挂牌和强制终止挂牌两种情形做出具体规定。

二、建筑、房地产

2.1 房企前三季业绩创新高利润率走低

10 月份以来，房地产企业陆续公布 9 月份及今年前三季度销售业绩。中原地产研究中心统计数据显示，截至 10 月 18 日，已经有 30 家房企公布了前 9 月份销售数据，这些企业前三季度销售业绩合计达到了 18037 亿，不仅创下历史新高，同比上涨幅度也达到了 76.3%。

从完成目标的情况看，30 家房企平均完成率高达 95.1%。其中，碧桂园、首开、金地等多家企业已经提前完成年度任务。从数据来看，9 月份单月 30 家房企签约数据达到了 2638 亿，也是历史最高月份。

另外，由于土地市场楼面价普遍上涨、溢价率走高，正在摊薄企

业的利润。中原地产针对今年前 9 个月 40 大中城市(一线城市为京沪广深,二线城市为其他的省会等发达城市 36 个)土地市场的监测数据显示,一线城市 2016 年住宅土地楼面价同比上涨了 72.2%,二线城市涨幅更是达到了 86.7%;一线城市住宅土地平均溢价率达到了 94.6%,二线城市达到了 65.23%。

2.2 前 9 月全国土地收入 2.3 万亿

10 月 19 日,财政部公布前三季度财政收支数据。

前三季度全国一般公共预算收入突破 12 万亿元,同比增长 5.9%。不同于今年各个季度 GDP 稳稳的 6.7%的增速,财政收入增速 5 月份以来逐月走低,财政部表示主要是营改增带来的减税效应。

房地产销售火爆带动相关收入增长较快,很好地支撑了财政收入增速。另外,土地财政形势仍然较好,前 9 个月实现收入 2.3 万亿元,同比增长 14%。

不过,“土地财政”带来的优质财源,惠及的是少数重点城市。二线城市前 9 个月土地收入约 1.29 万亿元,占据全国土地出让收入的半壁江山;如深圳、合肥、宁波等城市土地出让收入同比增长 200% 以上,很多城市则是“被平均”表现平庸的大部分。

财政部提示,四季度受经济下行压力、营改增等影响,财政收入形势严峻。另一方面,随着 22 个重点城市调控政策升级,土地盛宴或也难以持续。

2.3 央行重申防范各类资金违规流入楼市

监管层对楼市的降温力度还在加码。近日，央行上海总部发布消息称，当日组织 25 家在沪银行行长和房贷部门相关负责人等召开会议，再次要求银行要继续严格执行限贷政策，切实防范各类资金违规流入土地市场。

据了解，在这轮房价疯狂猛涨的背后，一个原因就是各类不合规资金进入了购房领域，其中就包括违规的首付贷资金。虽然面临监管层屡屡打击，但首付贷仍未完全销声匿迹，房地产中介以自有“小金库”为购房者垫资，或为购房者与银行等金融机构之间“穿针引线”，申得大额信用贷等方式来垫资的情况仍然存在。

对此，央行在会议上重申，各商业银行要继续强化对首付资金来源的审查，加强居民收入证明真实性的审核，并切实防范各类资金违规流入土地市场。

2.4 中国城镇人均住房建筑面积已超 33 平米

第三届联合国住房和城市可持续发展大会(以下简称“人居三”) 17 日在厄瓜多尔首都基多开幕。中国住房城乡建设部部长陈政高作为中国政府特别代表在会议中发表讲话。4.5 万多名与会者将讨论并通过指引未来 20 年城市可持续发展的《新城市议程》。

陈政高在讲话中说，自 1996 年“人居二”会议至今的 20 年时间里，中国的城镇化率从 30.5%提高到去年的 56.1%，城镇化已经成为中国经济增长的重要引擎。现在中国城镇人均住房建筑面积达到 33

平方米以上，农村人均住房建筑面积达 37 平方米以上。

2.5 五部门为“民资”进入城市五行业大开绿灯

住房和城乡建设部联手国家发展改革委、财政部、国土资源部、中国人民银行于近日印发《关于进一步鼓励和引导民间资本进入城市供水、燃气、供热、污水和垃圾处理行业的意见》(以下简称《意见》)，从拓宽投资渠道、优化投资环境、完善支持政策等方面进一步为民间资本进入城市供水、燃气、供热、污水和垃圾处理行业(以下简称“五行业”)提供切实的鼓励、引导和便利。

《意见》是对《国务院关于创新重点领域投融资机制鼓励社会投资的指导意见》的进一步贯彻落实。

《意见》拓宽了民间资本进入城市五行业的投资渠道，从土地供应、行业用电、金融服务等多个方面优化民间资本投资环境，从价格、收费、财税等方面完善了对民间资本进入城市五行业的支持政策。

三、涉外

3.1 海事保全责任险及保证函推荐文本诞生

2016 年 10 月 13 日，上海海事法院与上海保监局联合召开新闻发布会，在全国推出首个海事诉讼保全责任险以及保证函推荐格式文本，并向社会通报双方在合作促进航运保险业改革创新，服务上海国际航运中心、国际金融中心建设方面的重要举措。

据了解，该推荐文本中列明了海事审判中常见的保全类型，便于

保险公司根据不同保全类型存在风险的差异核定费率和收费方式，也便于海事法院进行审查。海事诉讼保全申请人向保险公司投保保全责任险，保险公司出具保证函，并在错误保全时依法向被申请人或第三人承担损害赔偿赔偿责任。同时，推荐文本对保证函名称及有效期的表述更为精准简洁，对出具保证函的保险公司层级也有明确规定。目前，该推荐文本已在上海海事法院审理的一起金融借款合同纠纷中首次得到适用，效果良好。

3.2 中英举行国际法事务磋商专家：国际法最重相互性

2016 年 10 月 17 日至 18 日，中英“国际法和海洋法事务磋商”在京举行。外交部条法司司长徐宏、副司长马新民分别与英国外交部法律顾问伊恩·麦克洛德进行了磋商。

双方磋商的话题包括国际法和海洋法两部分。围绕国际法，双方讨论了国际法与决策的关系、国际争端解决机制、国际人道法、外空法、脱欧公投的法律影响等议题；此外，双方还就菲律宾发起的“南海仲裁案”、国际海底管理局工作、国家管辖外海域生物多样性养护与可持续利用问题等海洋法议题深入交换了意见。双方一致认为，加强国际法领域的沟通交流，是打造两国面向 21 世纪的全球全面战略伙伴关系的重要方面。

3.3 世贸组织报告称美对华 13 项反倾销措施违规

2016 年 10 月 19 日，世贸组织公布了中国诉美国反倾销措施案

专家组报告。

商务部条约法律司负责人就此发表谈话表示，专家组支持了中方主要诉讼请求，认定美对华发起的反倾销措施在目标倾销（针对特定类型产品倾销认定和倾销幅度计算）、分别税率（歧视性的拒绝给予中国出口企业分别税率）等做法上违反世贸规则，裁定美方 13 项反倾销措施违反世贸规则，中方对此表示欢迎。

该负责人指出，本案涉及机电、轻工、五矿等多个产业，年出口金额约 84 亿美元，涉及中方重大贸易利益。中方敦促美方尊重世贸组织裁决，尽快改正滥用贸易救济措施的错误做法，确保中国企业公平竞争的国际贸易环境。

该负责人进一步表示，中方目前正在评估专家组报告，并将根据世贸组织争端解决程序做好后续工作。

3.4 联合国确认收到南非决定退出国际刑事法院的信件

联合国秘书长发言人迪雅里克 21 日确认，联合国已收到南非决定退出国际刑事法院的有关信件，秘书长潘基文对南非的这一决定感到遗憾。

迪雅里克当天在例行发布会上说，收到信件后，联合国法律部门启动了处理南非退出国际刑事法院的有关程序。南非是首批《国际刑事法院罗马规约》签字国之一，潘基文对南非决定退出表示遗憾。

南非司法与狱政部长迈克尔·马苏塔 21 日证实，由于无法执行海牙国际刑事法院的相关规定，南非已正式启动退出该机构的程序。

南非已将相关通知提交联合国秘书长潘基文，在潘基文接到通知的一年后，南非将正式退出国际刑事法院。

国际刑事法院是根据联合国 1998 年外交全权代表会议通过的《国际刑事法院罗马规约》的规定，于 2002 年 7 月 1 日正式成立的。国际刑事法院负责审理国家、检举人和联合国安理会委托其审理的案件。该法院有权对种族灭绝罪、战争罪、反人类罪和侵略罪进行审判，但只追究个人的刑事责任。

四、其他

4.1 法院对“狼牙山五壮士”名誉权案依法强制执行

备受社会关注的“狼牙山五壮士”后人葛长生、宋福保分别诉洪振快名誉权、荣誉权纠纷案，被告洪振快拒绝履行生效判决确定的义务，已被依法强制执行。根据判决，两案一、二审判决书的内容摘要在 21 日的《人民法院报》上刊登。

据了解，2013 年 9 月 9 日，洪振快在财经网发表《小学课本“狼牙山五壮士”有多处不实》一文，对狼牙山五壮士事迹中的细节提出质疑。2015 年 8 月 17 日，“狼牙山五壮士”两名幸存者的后人葛长生和宋福保分别向北京市西城区人民法院提起诉讼，要求被告洪振快立即停止侵权行为并公开道歉。2016 年 6 月 17 日，北京市西城区人民法院对两案作出一审判决，判令洪振快立即停止侵权行为并公开道歉。判决后，洪振快不服，上诉至北京市第二中级人民法院。2016

年 8 月 15 日，北京市第二中级人民法院作出二审判决，驳回洪振快的上诉，维持原判。

根据判决，洪振快须在判决生效后三日内在媒体上公开发布公告，向葛长生、宋福保赔礼道歉。因洪振快逾期未履行，北京市西城区人民法院决定刊登两案判决书的主要内容，所需费用由洪振快承担。

4.2 新华字典纠纷案开庭 是未注册驰名商标还是通用名称

《新华字典》因其家喻户晓的高知名度，市面上出现了冠以“新华字典”字样的多种版本的图书。近日，商务印书馆有限公司以“擅自生产和销售打着‘新华字典’名义的辞书，导致市场混淆”为由，将华语教学出版社有限责任公司告上法庭，并索赔 340 万元，这起涉及“国典”之争的纠纷案在北京知识产权法院开庭。

原告商务印书馆有限公司主张认定“新华字典”为未注册驰名商标。对于“未注册驰名商标”的说法，被告华语教学出版社并不认同。在他们看来，“新华字典”属于辞书通用名称。

庭审持续了三个半小时。法庭宣布该案将择期宣判。

4.3 最高检：销售少量未经批准进口的国外药品可不作犯罪处理

最高人民检察院近日召开新闻发布会，发布《关于全面履行检察职能为推进健康中国建设提供有力司法保障的意见》（以下简称《意见》），通报近年来检察机关惩治各类损害人民群众身体健康和生命安全，特别是发生在食品药品、生态环境、医疗卫生领域违法犯罪行

为的有关情况，并发布典型案例和答记者问。

《意见》提出，对于销售少量根据民间传统配方私自加工的药品，或者销售少量未经批准进口的国外、境外药品，没有造成他人伤害后果或者延误诊治的行为，以及病患者实施的不以营利为目的带有自救、互助性质的制售药品行为，不作为犯罪处理。

4.4 福建高院决定再审网购仿真枪获无期案：量刑明显不当

网购仿真枪获无期徒刑的少年“军火贩”刘大蔚等来了再审。10月18日，福建省高级人民法院作出再审决定，认为原审对刘大蔚判处无期徒刑，量刑明显不当。

2015年4月，福建省泉州市中级人民法院以走私武器罪，判处刘大蔚无期徒刑。当年8月，福建省高级人民法院维持原判。

事实上，近年来，公民持有、销售他们认为是仿真枪、玩具枪而被认定为真枪的新闻屡见报端，因网购仿真枪获无期徒刑的刘大蔚，只是其中之一。

4.5 上班途中因矛盾被同事毒杀 法院终审判决不符工伤认定条件

在上班途中，又是因工作产生纠纷，被发生争执的同事毒杀，这到底算不算因工死亡？

近日，宁夏回族自治区中卫市中级人民法院作出终审判决，被害人蔡某的死亡情形不符合《工伤保险条例》第十四条规定的工伤认定条件，不能认定为工亡，中宁县人社局作出的《不予认定工亡决定书》

事实清楚，适用法律正确，程序合法。目前该判决已生效。