



有意向求助者提供咨询、帮助或代理诉讼的律师，可直接与《律师周刊》联系。

《律师周刊》将及时刊登律师提供的咨询。

无论是求助者还是律师，都可通过来信或电子邮件与《律师周刊》联系。

来信请寄：上海市小木桥路 268 弄 1 号 4 楼《上海法治报》“我要找律师”栏目，邮编 200032。

或发送电子邮件到 lszk99@126.com；也可扫右边的二维码关注“法律服务”栏目，并提出咨询。

## 想要收养孩子，咨询相关条件

我和妻子结婚多年没有生育，最近打算收养一个孩子。

请问律师，法律对于收养人的条件有哪些规定？

——张先生

上海星图律师事务所杨东律师回复如下：

根据《民法典》的规定，收养人应当同时具备下列条件：

- （一）无子女或者只有一名子女；
- （二）有抚养、教育和保护被收养人的能力；
- （三）未患有在医学上认为不应

当收养子女的疾病；

（四）无不利于被收养人健康成长的违法犯罪记录；

（五）年满三十周岁。

无子女的收养人可以收养两名子女；有子女的收养人只能收养一名子女。

收养孤儿、残疾未成年人或者儿童福利机构抚养的查找不到生父母的未成年人，可以不受前款和本法第一千零九十八条第一项规定的限制。

有配偶者收养子女，应当夫妻共同收养。无配偶者收养异性子女的，收养人与被收养人的年龄应当相差四十周岁以上。

## 离婚付抚养费，咨询相关标准

我和妻子打算协议离婚，孩子由她抚养。她要求我每月支付较高的抚养费，并且必须负担至女儿大学毕业为止。

请问律师，对于子女抚养费的金额和支付期限，法律是否有相应的规定？

——吴先生

上海星图律师事务所杨东律师回复如下：

子女抚养费的数额，可根据子女的实际需要、父母双方的负担能力和当地的实际生活水平确定。

有固定收入的，抚养费一般可按其月总收入的百分之二十至三十的比例给付。

负担两个以上子女抚养费的，比

例可适当提高，但一般不得超过月总收入的百分之五十。

无固定收入的，抚养费的数额可依据当年总收入或同行业平均收入，参照上述比例确定。

有特殊情况，可适当提高或降低上述比例。

抚养费一般是定期给付，有条件的也可自愿一次性给付。

对于一方无经济收入或者下落不明的情况，可用其财物折抵子女的抚养费。

抚养费的给付期限，一般至子女十八周岁为止。

十六周岁以上不满十八周岁，以其劳动收入为主要生活来源，并能维持当地一般生活水平的，父母可停止给付抚养费。

## 公司事务

## 公司事务

### 达成口头协议，反悔如何维权

我公司与某公司达成了总价为 100 万元的口头协议，约定由其在半年内供应我公司某种原材料。为此，我公司支付了 30 万元定金，同时约定了违约金。两个月后，该公司以原合同价格过低为由要求加价，否则他们就不认可之前达成的口头协议。

请问律师：我们之前的口头协议是否具有法律效力？如果该口头协议有效，而对方坚持不履行本合同的话，我公司是否可以要求对方双倍返还定金，同时要求对方支付违约金？我公司可以通过哪些途径维护自己的合法权益？

——王先生

上海恒业律师事务所周洪波律师回复如下：

首先，你们签订的口头协议具有法律效力。

当事人订立合同可以采取书面、口头或者其他形式。法律、行政法规规定必须采用书面形式的，应当采用书面形式。当事人约定采用书面形式的，应当采用书面形式。

书面形式是指合同书、信件和数据电文（包括电子数据交换、电子邮件、QQ、微信）等可以有形的表现所记载内容的形式。

你们公司与另一家公司的买卖合同，相关法律没有规定必须采用书面形式。依法成立的合同，自成立时生效。因此，你们双方之间的口头协议具

有法律效力。该公司必须履行协议，否则就构成违约，依法应当承担违约责任。

其次，定金是我国法律规定的担保形式之一。当事人可以按照合同约定向对方给付定金作为债权的担保。

债务人履行债务后，定金应当抵作价款或者收回。给付定金的一方不履行约定的债务的，无权要求返还定金；收受定金的一方不履行约定的债务的，应当双倍返还定金。

结合你们的具体情况，30 万元的定金已经实际支付给对方，但是该“定金”有两个缺陷，一是数额超过了主合同标的额的 20%，合同金额为 100 万元，定金最多为 20 万元，超过 20% 的部分无效；二是定金条款也只有口头约定，如果对方不认可的话，该定金的效力存疑。

退一步说，如果对方认可你们支付了定金，法律层面也只能认定 20 万元为定金，另外 10 万元为预付款，对方公司实际应返还你们 50 万元，其中 40 万元为双倍返还的定金，10 万元为返还的预付款。

再次，违约金与定金不可以同时适用。

当事人既约定违约金，又约定定金的，一方违约时，守约一方可以选择适用违约金或者定金条款。但是，如果对方公司

的违约给你们公司造成了实际损失，你们可以根据具体情况要求对方进行赔偿。

最后，你们可以通过自行协商、调解、仲裁、诉讼等途径来维护自己的合法权益。

首先，合同当事人之间可以通过协商来解决问题。大家心平气和地进行沟通，摆事实、讲道理，消除误解、达成谅解。

其次，合同当事人可以邀请双方认可的第三方进行调解，在第三方的居中斡旋下，最终达成一致解决问题。

再次，合同当事人可以通过仲裁来解决问题。仲裁的前提条件是必须有书面的仲裁协议，其形式既可以是事先或者事后专门达成的仲裁协议，也可以是合同中的仲裁条款。需注意的是，仲裁实行的是一裁终局制，即一次裁决立即生效。当事人对仲裁裁决必须履行，否则对方当事人可以向人民法院依法申请强制执行。除非有证据证明仲裁裁决具有法定情形时，可以向人民法院依法申请撤销或者申请不予执行该裁决。

最后，你们可以向人民法院起诉。

尽管我国法律对绝大部分合同没有规定专门形式，我们还是建议尽量采用书面形式。万一有争议，口头合同有“口说无凭”的风险，维权较为困难。

在合同的签订过程中如果由律师参与把关，可以最大限度避免不必要的损失。

## 为借款作担保，责任如何承担

两年前的朋友冯某经我的介绍向高某借了一笔钱，双方签订了借款协议，我在“担保人”处签了名。

由于冯某没有还钱，最近高某要求我代为偿还，否则就要起诉我。

请问律师，我是否需要替冯某还钱？

——章女士

上海星图律师事务所杨东律师回复如下：

《民法典》规定：保证的方式包括一般保证和连带责任保证。

当事人在保证合同中对保证方式没有约定或者约定不明确的，按照一般保证承担保证责任。

当事人在保证合同中约定，债务人不能履行债务时，由保证人承担保证责任的，为一般保证。

一般保证的保证人在主合同纠纷未经审判或者仲裁，并就债务人财产依法强制执行仍不能履行债务前，有权拒绝向债权人承担保证责任，但是

有下列情形之一的除外：

（一）债务人下落不明，且无财产可供执行；

（二）人民法院已经受理债务人破产案件；

（三）债权人有证据证明债务人的财产不足以履行全部债务或者丧失履行债务能力；

（四）保证人书面表示放弃本款规定的权利。

当事人在保证合同中约定保证人和债务人对债务承担连带责任的，为连带责任保证。

连带责任保证的债务人不履行到期债务或者发生当事人约定的情形时，债权人可以请求债务人履行债务，也可以请求保证人在其保证范围内承担保证责任。

根据你所说的情况，由于当初在借款协议上只是以担保人名义签了字，没有明确是哪种保证，那么依据《民法典》的规定视为一般保证，高某应当先起诉冯某索要债务。

## 刑事行政

### 微信组织赌博，面临何种刑罚

我叔叔通过微信群拉了一些亲戚朋友一起投注赌博，最近遭到公安机关的逮捕。

请问律师，像他这样的情况可能面临怎样的处罚？

——唐女士

上海星图律师事务所杨东律师回复如下：

《刑法》第三百零三条规定：以营利为目的，聚众赌博或者以赌博为业的，处三年以下有期徒刑、拘役或者管制，并处罚金。

开设赌场的，处五年

以下有期徒刑、拘役或者管制，并处罚金；情节严重的，处五年以上十年以下有期徒刑，并处罚金。

如果你叔叔不仅自己参与赌博，还通过微信群组织多人进行赌博，很可能已经涉嫌开设赌场罪。

司法实践中明确，以营利为目的，通过邀请人员加入微信群以押大小、单双等方式参与赌博，或者设定赌博规则“抢红包”等，利用微信群控制管理，在一段时间内持续组织网络赌博活动的行为，都属于刑法规定的“开设赌场”。

具有下列情形之一的，应当认定为刑法第三百零三条第二款规定的“情节严重”：（一）抽头渔利数额累计达到 3 万元以上的；（二）赌资数额累计达到 30 万元以上的；（三）参赌人数累计达到 120 人以上的；（四）建立赌博网站后通过提供给他人组织赌博，违法所得数额在 3 万元以上的；（五）参与赌博网站利润分成，违法所得数额在 3 万元以上的；（六）为赌博网站招募下级代理，由下级代理接受投注的；（七）招揽未成年人参与网络赌博的；（八）其他情节严重的情形。