

北师大法学院

10周年院庆系列丛书

主 编 / 熊跃敏

副主编 / 张 红



北京师范大学法学院
Law School of Beijing Normal University

法学新言

京师法学优秀硕士学位论文荟萃

Tenth Anniversary of Law School of Beijing Normal University

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

北师大法学院

10 周年院庆系列丛书

主 编 / 熊跃敏

副 主 编 / 张 红

主编助理 / 裴 洋



北京师范大学法学院
Law School of Beijing Normal University

法学新言

京师法学优秀硕士学位论文论文荟萃

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

法学新言：京师法学优秀硕士学位论文荟萃 / 熊跃敏主编. —北京：中国法制出版社，2016.3
(北师大法学院10周年院庆系列丛书)
ISBN 978-7-5093-7376-7

I. ①法… II. ①熊… III. ①法学—文集 IV.
①D90-53

中国版本图书馆CIP数据核字 (2016) 第056482号

策划编辑：潘孝莉 (editorwendy@126.com)

责任编辑：周庠宇 (zxy7676@126.com)

封面设计：蒋 怡

法学新言：京师法学优秀硕士学位论文荟萃

FAXUE XINYAN: JINGSHI FAXUE YOUXIU SHUOSHI XUEWEI LUNWEN HUICUI

主编 / 熊跃敏

经销 / 新华书店

印刷 / 北京九州迅驰传媒文化有限公司

开本 / 710毫米 × 1000毫米 16

版次 / 2016年4月第1版

印张 / 46.75 字数 / 740千

2016年4月第1次印刷

中国法制出版社出版

书号ISBN 978-7-5093-7376-7

定价：138.00元

值班电话：010-66026508

北京西单横二条2号 邮政编码100031

传真：010-66031119

网址：<http://www.zgfzs.com>

编辑部电话：010-66010406

市场营销部电话：010-66033393

邮购部电话：010-66033288

(如有印装质量问题，请与本社编务印务管理部联系调换。电话：010-66032926)



德育英才 法行天下

Virtue Ethics Legal Spirits

北京师范大学法学院
建院10周年志庆

Tenth Anniversary of College for Law School of Beijing Normal University

(2006-2016)

北师大法学院
10周年院庆系列丛书

—— 编委会 ——

顾问：江 平 高铭暄 张文显

主任：赵秉志

副主任：卢建平 熊跃敏

成员（以姓氏音序为序）

柴 荣 韩赤风 刘培峰 刘荣军 冷罗生 梁迎修

夏利民 徐胜萍 薛 虹 张 红 张桂红 左坚卫

—— 编辑部 ——

主任：梁迎修

副主任：张 红

成 员：裴 洋 袁治杰 贺 丹 马剑银

总 序

北京师范大学的前身是创办于1902年的京师大学堂师范馆。作为享誉海内外的学府，北师大在中国近现代高等教育史上占有举足轻重的地位，一大批名师先贤曾在此任教，培养出无数杰出人才。在师大这所百年学府中，法学学科的历史则相对较短，建校后的百年内法学近乎缺席，然而从这里也曾走出多位法学名家。因撰写《中国法律发达史》《中国法律思想史》《中国法律在东亚诸国之影响》而享誉学界的法学巨擘杨鸿烈，民国北洋政府时期司法界的风云人物、曾三任司法总长、在著名的“七君子事件”中担任辩护律师之首席、驰骋杏坛掌北大法科多年的张耀曾，担任过新中国教育部部长并执掌最高人民法院达十年之久的杨秀峰，撰写了中国第一本行政法教科书的朝阳大学教授钟赓言……他们都毕业于北京师范大学，其中杨鸿烈与杨秀峰还曾在北师大弘文励教。

接续此种历史基因，法学终在二十一年前开始在师大落地生根：1995年在哲学系开设法学专业，2002年创建法律系；2005年创立国内首家实体性的刑事法律科学研究院，2006年4月26日正式成立法学院。以刑事法律科学研究院和法学院的建立为标志，师大法学学科开始步入快速发展的轨道。

十年间，法学院依托北京师范大学这一享誉海内外的百年学府，秉承“学为人师，行为世范”的校训理念和“德育英才，法行天下”的院训精神，与刑事法律科学研究院兄弟般密切合作，坚持高起点、研究型、国际化的发展特色，在师资建设、人才培养、学术研究、国际交流、社会服务等方面取得了重大突破，实现了跨越式发展。

十年间，法学院不断加强师资队伍建设，目前已经拥有一支实力雄厚的

优秀师资队伍。截至2016年4月,在专任教师中,有长江学者特聘教授1人,全国“十大杰出青年法学家”3人,入选人事部“百千万人才工程”2人,教育部“跨世纪优秀人才培养计划”1人,“新世纪优秀人才支持计划”6人。在教师结构上,教授38人、副教授37人、讲师14人;所有在编教师都拥有博士学位,获得国外博士学位的教师比例超过20%。尤值一提的是,得益于近些年来大力从国外著名大学引进青年才俊,目前法学院已形成了拥有美、英、德、法、日、意、韩等多国法学教育背景的人才梯队。此外,法学院还从国内外知名学者和专家型领导中聘请了数十位特聘教授、客座教授和兼职教授。

十年间,法学院在人才培养方面取得了突出成绩。目前北师大法学院开设有法学本科专业,拥有法学一级学科硕士点和法律硕士专业学位授予点,在刑法学、诉讼法学和民商法学设有法学二级学科博士点,同时拥有刑法学和诉讼法学等方向的博士后招收权限,形成了完整的本硕博三级人才培养体系。北京师范大学2012年首批教育部入选卓越法律人才教育培养计划,并获批应用型复合型法律职业人才教育培养基地和涉外法律人才教育培养基地。以卓越法律人才教育培养基地建设为契机,法学院不断改革和创新人才培养模式,在本科层面创设了卓越实验班和瀚德实验班,分类培养应用型复合型和涉外型卓越法律人才。法学院还建设有国家级精品课程1门,北京市精品课程2门,拥有国家级优秀教学团1个,北京市教学名师1名。自法学院建院迄今,已经培养了657名法学学士,236名法学硕士,987名法律硕士,51名法学博士。从北师大法学院走出的毕业生得到了社会特别是法学界和法律界的高度认可。

十年间,法学院在学术研究方面成果丰硕。法学院的学术团队共计获得国内外各类教学科研项目资助500余项;发表学术论文2800余篇(其中CSSCI论文近1000篇),在国外刊物发表论文150余篇(其中SCI、SSCI等高质量论文20余篇);出版学术著作近500部,专业教材200余部;学术刊物100余本;共获得奖励和荣誉称号160余项,其中省部级以上奖励和荣誉60余项,其他奖励和荣誉100余项。主办有《刑法论丛》《刑法评论》《国际刑法评论》《京师法律评论》等9种在学术界有影响的学术丛刊。

十年间,法学院始终坚持国际化发展战略,先后与美、德、法、英、意、西、

葡、加等国的 40 多个著名高校、学术机构和实务部门签订了正式学术交流与合作协议。其中与美国宾夕法尼亚州立大学、英国阿伯丁大学、法国巴黎二大、图卢兹大学、意大利路易斯大学、西班牙巴塞罗那大学、葡萄牙科英布拉大学等国外著名大学法学院合作开展有交换生项目，选派教师、学生出国交流和接待国外学者来访超过 500 人次；承办“当代刑法国际论坛”“两岸四地刑事法论坛”等国际、区际学术会议 20 余次。法学院开设有中国法硕士项目，并与联合国国际贸易法委员会共同发起了国际电子商务法联合认证项目，招收和培养外国留学生，来自多个国家的留学生为学院营造了多元的文化交流环境。

十年间，法学院在与法律实务部门的联系与合作方面成绩斐然。法学院始终坚持理论联系实际，以促进中国法治建设为己任，积极加强与法律实务部门的学术交流与合作。目前已经与最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部等中央政法机关的 15 个厅局级业务部门和研究机构以及北京市高级人民法院、天津市高级人民法院、河南省高级人民法院、广东省高级人民法院、北京市人民检察院、西藏自治区人民检察院、宁夏回族自治区人民检察院等 30 多个省级、市级政法机关签订了学术合作交流协议，并派出 30 余人次挂职最高人民法院、最高人民检察院业务庭（厅）副庭（厅）长以及西藏自治区人民检察院等地方检察院的副检察长、检察长助理、副处长等职务，广泛参与并服务司法实践。此外，法学院还先后向中央和地方政法机关提交 100 余份研究报告，其中不少得到有关部门的采纳。

北师大法学学科经过二十一年的建设，特别是法学院建立后十年来的跨越式发展，如今的北师大法学院已经逐步跻身全国法学院前列，成为中国高等法学教育的重镇之一。值此十周年院庆之际，法学院隆重推出《北师大法学院 10 周年院庆系列丛书》以回顾过去并展望未来。丛书既包括本院学者们的专著与文集，也包括学院的优秀博士学位论文与硕士学位论文荟萃，力求全方位反映北师大法学院老中青三代十年奋斗的学术面貌。本丛书由法学院院长赵秉志教授总其责，而组织专门编委会和编辑部助以成其事。

寄簪先生沈家本尝言：“十九世纪以来，科学大明，而研精政法者，复朋兴辈作，乃能有今日之强盛。”今倏忽百年，吾国依法治国方略已定，迎来法

治勃兴之历史良机，吾辈当堪当重任，弘扬京师法学，培育法律英才，为民族复兴和国家文明进步而奋斗。

是为序。

北京师范大学法学院
10 周年院庆系列丛书编委会
2016 年 4 月

前言

2016年4月26日，北京师范大学法学院将迎来十周岁生日。在过去的十年中，北师大法学院依托北京师范大学这一享誉海内外的百年学府，秉持“学为人师、行为世范”的校训理念和“德育英才、法行天下”的院训精神，坚持“高起点、研究型、国际化”的发展战略，在学科建设、人才培养、学术研究、国际交流等多个方面取得了突出成绩，实现了跨越式发展。如今北师大法学院已经跻身于全国高校法学院的前列，成为中国法学教育重镇之一。

北师大法学院成立以来高度重视人才培养工作。目前在本科层次设有培养应用型复合型法律职业人才的卓越实验班和培养涉外法律人才的瀚德实验班；在硕士研究生层次，设有法学一级学科硕士点和法律硕士专业学位授予点；在刑法学、诉讼法学和民商法学等专业设有法学二级学科博士点。目前已经形成了涵盖本科生、硕士研究生和博士研究生在内的三级人才培养体系。法学院通过创新人才培养模式、推动优化课程体系、加强教学团队建设、强化质量管控、拓展国际交流渠道等改革措施，致力于培养具有深厚人文素养和崇高的法律信仰、掌握娴熟的法律技能、富有创新能力和具备国际视野的一流法律实务人才和高端法学研究人才。

经过多年的努力，北师大法学院在人才培养方面取得了显著的成绩。2012年首批入选国家卓越法律人才教育培养计划，并获批应用型复合型法律职业人才教育培养基地和涉外法律人才教育培养基地。十年间，法学院已经为国家和社会培养了756名法学学士，372名法学硕士，1574名法律硕士，144名法学博士。从北师大法学院走出的毕业生得到了社会特别是法学界和法律界的高度认可。

为了全面检视法学院建院十年来的人才培养工作，并向社会展示法学院

全体学生中所占比例最高的硕士生的培养情况，法学院决定编辑出版《法学新言——京师法学优秀硕士学位论文荟萃》一书，并纳入北师大法学院10周年院庆系列丛书。希望借由这些优秀硕士学位论文让关心法学院发展的各界朋友了解法学院培养的硕士研究生的学术水平，并对其中的不足之处多提宝贵建议。

本书所收纳的55篇优秀硕士论文全部从法学院建院以来的法学硕士和法律硕士优秀学位论文中精挑细选而来，涵盖法学院目前设置的全部专业方向，其中包括基础理论法学论文7篇、宪法学与行政法学论文5篇、民商事法学论文8篇、经济与环境资源法学论文5篇、刑法学论文13篇、诉讼法学论文8篇、国际法学论文9篇。

本书由熊跃敏教授主编，张红副教授担任副主编，裴洋副教授担任主编助理，同时吸纳了张润、王静、林煜、陈雪菲、李若楠、李竹、顾曼曼等博士生和硕士生参与编辑、校对工作。由于时间仓促和能力所限，不足之处在所难免，尚祈广大读者批评指正。本书的及时出版得益于中国法制出版社的鼎力支持和潘孝莉编辑的辛勤工作，在此谨致衷心感谢！

编者谨识

2016年4月

目 录

第一编 基础理论法学

科技发展对法律责任理论的影响——以著作权网络侵权为例	杨 柳	003
柯尔克孜族婚姻家庭习惯法研究——以克孜勒苏柯尔克孜自治州 为调查对象	库尔班白克·艾尼瓦	017
美国冲突法理论本土化的价值导向	朱绍明	030
论人民政协的宪法化问题	王中伟	043
同意型诉讼结构的社会学阐释——渊源、现状与未来	林群丰	060
元代收继婚制度研究	蒋宗言	074
信用卡纠纷调解结案的问题及完善——以北京市西城区人民法院 为例	刘 彬	086

第二编 宪法学与行政法学

环境治理公众参与机制研究——以邻避运动为例	马海婷	103
论集体土地征收中政府的法律地位与权力规范	李晓丽	117
美国行政听证中禁止单方接触规则研究	王溶嫫	131
行政不作为国家赔偿研究	余积明	144
以公益上书方式启动违宪审查的法律机制研究	马 力	156

第三编 民商事法学

TRIPS 视野下中国知识产权执法机制衔接问题探析	李春锋	173
侵权法上因果关系不明的比例责任研究	范晓红	186
论国际保理业务中保理商风险的法律防范	毕井涛	193
实用艺术品著作权保护研究	李 燕	205
土地承包经营权流转方式之比较研究	串红丽	217
声音商标权保护问题分析	堵咨硕	233
论我国医疗损害责任鉴定制度及其利弊分析	谭 亚	246
信息披露中注册会计师对合同外第三方民事责任研究	柯 威	258

第四编 经济与环境资源法学

论我国证券欺诈民事赔偿诉讼的完善	山 婷	273
论证券公益诉讼的程序构建	廖雅雯	288
河湖水系连通规划环境影响评价研究	黄 慧	302
论我国土壤污染防治法律责任制度的构建	谭琦媛	316
互联网标准竞争中的知识产权保护	苒冬梅	330

第五编 刑法学

被害人过错对刑事责任的影响——立足于事实与规范角度	吴剑婷	345
本国国民引渡问题研究	许文琼	358
论《刑法》第 306 条的问题与完善	武肖云	370
包容犯相关问题研究	张圆国	382
从“德拉任·埃尔戴莫维奇案”解析国际刑法中的执行上级命令 不免除刑事责任原则	赵晨光	394

刑事政策视野下的医疗回扣问题	汤笑然	407
《联合国反腐败公约》中的贿赂公职人员犯罪与我国刑法的协调完善	罗 丽	419
唐浩彬危险驾驶案法理问题研究	柯 明	431
宋代公案与逼上梁山——以《水浒传》为范本的分析	乔 暘	443
“赔钱减刑”问题研究	刘 薇	455
民营企业融资类犯罪高发的原因及对策研究	贺 娜	468
玩忽职守罪量刑情况实证研究——以 H 省 291 份有效判决为研究样本	朱进博文	485
监督管理过失犯罪主体研究	张丽萍	500

第六编 诉讼法学

民事证据保全程序构建研究	黄晓丰	515
我国未成年人刑事审判程序研究	涂 敏	528
美国环境公民诉讼原告资格研究——以原告资格变迁为核心的考察	汪 洋	541
论法律观点指出义务	张 润	554
审前羁押替代措施的诉讼风险研究	周 洋	566
民事检察建议制度的完善	康 皓	579
论民事诉讼中的自由证明	李潇潇	591
案外人权益救济程序相互关系之探究	杨丽雯	604

第七编 国际法学

美国新反补贴税法案的 WTO 合规性分析	付凉洁	619
补贴专向性标准研究	王 跃	632

论迁徙自由在中国的确立与实现——以农民工为例	刘帅克	644
国际能源产品分成合同条款研究——以保护外国投资者为视角	杨 瑶	656
我国对外劳务合作中的法律适用	刘新凯	668
2009 版《世界反兴奋剂条例》评述	史晓梅	681
探析 ICSID 仲裁庭对国家经济主权的冲击——兼论中国在双边 投资协定中的对策	蔡 奎	694
国家管辖范围以外区域海洋生物多样性的养护和可持续利用的 国际法律机制研究	李梦莹	706
中国劳工对日索赔诉讼之个人请求权	李利利	719

Contents

Part I Jurisprudence

The Impact of the Development of Science and Technology on the Theory of Legal Liability——Focus on the Infringement of Copyright on the Internet	<i>Yang Liu</i>	003
A Study on the Kirgiz Customary Law of Marriage and Family——Focusing on the Kirgiz Autonomous Prefecture of Kizilsu	<i>Kuerbanbaike·Ainiwa</i>	017
The Value Orientation Of American Conflict of Laws Theory Evolution	<i>Zhu ShaoMing</i>	030
On the Constitutionalization of the Chinese People's Political Consultative Conference	<i>Wang ZhongWei</i>	043
An Interpretation of the Structure of the Consensus Litigation from the View of Sociology of Law——Origin, Present and Future	<i>Lin QunFeng</i>	060
Research of Levirate Marriage in Yuan Dynasty	<i>Jiang ZongYan</i>	074
The Issues and Improvements About Mediation of Credit Card Dispute——		

Take the Xicheng District Court as Example

.....Liu Bin 086

Part II Constitution and Administrative Law

On Public Participation Mechanism of Environmental Governance——
Positive Analysis of NIMBY Movement

.....Ma HaiTing 103

The Government Legal Status and the Regulation of Government's Power in
The Process of the Collective Land Expropriation

.....Li XiaoLi 117

An Analysis of the Ex Parte Communications Prohibition in Public Hearings

.....Wang RongYing 131

Brief Discussion on State Compensation for Administrative Omission

.....Yu Jiming 144

Research on Legal Mechanisms of Starting Up the Constitutional Review by
Public Interest Letter

.....Ma Li 156

Part III Civil and Commercial Law

Brief Analysis of the Coordination of China's Enforcement Mechanism of
Intellectual Property Rights from the Perspective of TRIPS

.....Li ChunFeng 173

Research on the Proportional Liability with Uncertain Causation in Tort Law

.....Fan XiaoHong 186

The Study of Risks and ITS Legal Preventions for Factors in the International
Factoring