



# 影响性诉讼

2006 

吴革·主编 王振宇·执行主编



IMPACT LITIGATION  
IN CHINA

中国检察出版社



# 影响性诉讼2006 ◆

IMPACT LITIGATION  
IN CHINA

吴革·主编 王振宇·执行主编

中国检察出版社

## 图书在版编目 (CIP) 数据

中国影响性诉讼 2006 (下) / 吴革主编. —北京:

中国检察出版社, 2007. 12

ISBN 978 - 7 - 80185 - 885 - 6

I. 中… II. 吴… III. 案例 - 分析 - 中国 - 2006

IV. D920. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 202070 号

## 中国影响性诉讼 2006 (下)

吴革 主编 王振宇 执行主编

---

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 ([www. zgjccbs. com](http://www.zgjccbs.com))

电子邮箱: [zgjccbs@vip.sina.com](mailto:zgjccbs@vip.sina.com)

电 话: (010)68682164(编辑) 68650015(发行) 68650029(邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市燕山印刷有限公司

开 本: 720mm × 960mm 16 开

印 张: 13.25 印张 插页 4

字 数: 220 千字

版 次: 2008 年 1 月第一版 2008 年 1 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80185 - 885 - 6/D · 1861

定 价: 24.00 元

---

检察版图书, 版权所有, 侵权必究  
如遇图书印装质量问题本社负责调换

### 报告人

中华全国律师协会宪法与人权专业委员会

清华大学宪法与公民权利中心

### 支 持

中央财经大学法学院

北京师范大学法学院暨刑事法律科学研究院

北京市义派律师事务所

北京市中闻律师事务所

北京市律师协会宪法与人权专业委员会

### 学术顾问（按姓名拼音排序）

蔡定剑 邓甲明 杜刚建 甘功仁 关 怀 韩大元

江 平 刘桂明 莫纪宏 王晨光 王振民 信春鹰

于 宁 袁曙宏 赵秉志 张思之 朱苏力

### 编委会主任（按姓名拼音排序）

王振民 吴 革

### 编委会副主任（按姓名拼音排序）

陈有西 李 轩 肖太福

编委 (按姓名拼音排序)

- |     |   |     |                            |
|-----|---|-----|----------------------------|
| 何 兵 | 中国政法大学法学院副院长、教授<br>北京华一律师事务所律师          | 刘 正 | 山西锋卫律师事务所主任                |
| 郭建梅 | 北京大学法学院<br>妇女权利研究与保障中心主任<br>北京隆安律师事务所律师 | 吕良彪 | 北京大成律师事务所律师                |
| 陈幻中 | 环球律师事务所合伙人                              | 李 刚 | 公益诉讼网主编<br>北京市中闻律师事务所律师    |
| 陈 红 | 河北太平洋世纪律师事务所主任                          | 李 忻 | 福建万石律师事务所律师                |
| 陈启超 | 河南共同律师事务所律师                             | 莫少平 | 北京莫少平律师事务所主任               |
| 陈颖洲 | 安徽大学法学院副教授<br>安徽达安律师事务所律师               | 秦 兵 | 北京汉卓律师事务所律师                |
| 陈茵明 | 广东易春秋律师事务所律师                            | 乔占祥 | 北京金台律师事务所律师                |
| 陈有西 | 浙江京衡律师事务所主任                             | 任贵月 | 河北三和时代律师事务所合伙人             |
| 陈占军 | 河南君信律师事务所副主任                            | 邵吕威 | 江苏省律师协会副会长<br>苏州新天伦律师事务所主任 |
| 胡 明 | 山东德衡律师事务所主任                             | 苏向祥 | 北京市北人律师事务所律师               |
| 蒋五四 | 北京昌明律师事务所主任                             | 孙成霞 | 北京市中闻律师事务所合伙人              |
| 康 健 | 北京市方元律师事务所主任                            | 孙文俊 | 江苏致邦律师事务所主任                |
| 赖晨野 | 广东汇俊律师事务所主任                             | 谭泽先 | 广东启仁律师事务所合伙人               |
| 梁克秀 | 安徽震一律师事务所律师                             | 涂崇禹 | 福建重宇合众律师事务所主任              |
| 李方平 | 北京市中业律师事务所律师                            | 王爱华 | 浙江矛盾律师事务所律师                |
| 李君友 | 山东法扬律师事务所副主任                            | 王长林 | 江苏泰州众成信律师事务所主任             |
| 李 岩 | 北京中闻律师事务所律师                             | 王晓林 | 北京市普华律师事务所主任               |
| 廖向琦 | 海南法立信律师事务所律师                            | 吴 革 | 北京市中闻律师事务所主任               |
| 李 轩 | 中央财经大学法学院副院长<br>国联律师事务所兼职律师             | 肖太福 | 北京泰福律师事务所主任                |
| 李求铁 | 浙江秩雄律师事务所律师                             | 吴正林 | 安徽大别山律师事务所主任               |
| 李泽林 | 黑龙江金马律师事务所主任                            | 徐晓青 | 上海市徐晓青律师事务所主任              |
| 刘锡秋 | 江西华兴律师事务所合伙人                            | 杨作福 | 北京市中闻律师事务所律师               |
|     |   | 赵大涌 | 山西和胜律师事务所主任                |
|     |   | 张培义 | 山西元升律师事务所律师                |
|     |   | 张之永 | 河北张之永律师事务所主任               |

## 前言

### 寻求个案促进制度完善的契机

文 / 吴革

通过专家、媒体、网民的多重评选，2006年度十大影响性诉讼如今已经新鲜出炉。尽管它们可能是当下十大热评中最具民意和专业内涵的权威评选活动，但让每一个理性读者感受更多的，还是其宣示意义；尽管2006年中国十大影响性诉讼的每个案件我们都耳熟能详，尽管每个案件都深刻影响着我们的生活，尽管每个案件都有其制度价值，但在这样一个利益多元的信息时代，在一个亟待崛起、人文日新的大国，你用什么来证明，那些并没有入选的案件其影响力就低于候选的30个案例，甚至今天我们选出的“十大”呢？年头岁尾，正是一个周期的转圜点，我们只不过以此回顾刚刚走过的2006年某些令人感动的场景，凝神倾听我们这个古老民族走向法治时代的进步足音。

自古以来，凡是存在着法律的社会，总是存在着那么一些特殊的个案，它是那个社会的法制话题，影响着那个社会的法制走向。苏格拉底可以逃避审判，其中对他的一项指控，就是不信仰雅典的神。面对死亡，苏格拉底选择接受陪审团并不公正的审判。商鞅为表明法度的严肃性，先设计一个徙木奖励的案例立信，通过变法塑造了强秦。1954年，美国联邦最高法院就布朗诉教育委员会案作出判决，否定了“分离但平等”的种族歧视观点，使得林肯以来的民权运动有了新的发展。这些类似的案例让人们开始不仅相信纸上的法，而且愿意从个案中感受法律的存在。

人类总是通过归纳和推理的方法来认识世界,而个案不仅是归纳规则的开始,也是演绎规则的过程。影响性个案在判例法国家,是重要的法律渊源;在制定法国家,既是检验立法也是促进法律完善的工具。

所谓法治,它并不是遥不可及的理念,也不是枯燥无味的法条。它并不仅仅存在于书本上,它真真切切地存在于我们身边。法治其实就是我们身边的一个个案,尤其是那些影响深远的典型案例。

影响性诉讼,以法治的方式实践法治,以法治的方式推进法治,以法治的方式创新法治,并达成社会各利益群体的和谐共处。在后法律移植时代,个案已经发生、正在发生、将会发生对中国法治进程无比巨大的影响,我们乐意积极地观察研究并将它们推荐给社会各界。

倾听 2006 年中国法治的足音,既有高歌猛进,亦有细碎的脚步,更有泥泞的艰涩。我们关注中央坚定不移地改革和反腐的决心,关注死刑复核权回收最高法院和司法保障人权理念落实,也为动了老百姓养命钱的上海社保基金案件,为阜阳中级人民法院腐败案件,以及邱兴华等诉诸暴力行凶杀人的恶性犯罪深感担忧。但不管怎样,我们都不必讳言影响社会和谐的矛盾和问题,关键是要透过这些案例所暴露出来的社会矛盾,所反映的深层次问题,来积极寻求个案促进制度完善的契机,为建设社会主义和谐社会最大限度地增加和谐因素及最大限度地减少不和谐因素做出不懈的努力。

在 2006 年,中国法治的足音,既有高歌猛进,亦有细碎的脚步,更有泥泞的艰涩。我们关注中央坚定不移地改革和反腐的决心,关注死刑复核权回收最高法院和司法保障人权理念落实,也为动了老百姓养命钱的上海社保基金案件,为阜阳中级人民法院腐败案件,以及邱兴华等诉诸暴力行凶杀人的恶性犯罪深感担忧。但不管怎样,我们都不必讳言影响社会和谐的矛盾和问题,关键是要透过这些案例所暴露出来的社会矛盾,所反映的深层次问题,来积极寻求个案促进制度完善的契机,为建设社会主义和谐社会最大限度地增加和谐因素及最大限度地减少不和谐因素做出不懈的努力。

# Foreword

## Seeking an Opportunity to Promote a Sound Legal System by Impact Litigations

*By Wu Ge*

Since the ancient times, where there is a legal society, there are always some special cases. They are the legal issues and influence the tendency of the legal system. Socrates could evade the justice, including an accusation of his disbelief in God of Athens. While, facing death, he choose to accept the unfair justice by the jury. In order to state the seriousness of law, Shang Yang set an example by a case by awarding the ones who move logs to set up the credit. Therefore, the Qin Dynasty was strengthened by the Political Reform. In 1954, the United States Supreme Court made verdict on case of Brown V. Educational Committee, rejected the racial discrimination perspective of "separate but equal", which made the Civil Rights Movement enter into a new phase after Abraham Lincoln. These similar cases make people not only believe in the law written down, but willing to feel the existence of it from the impact litigations.

People always recognize the world by the way of induction and deduction. Cases are not only the beginning of induction, but also disclose the courses of deduction. Impact litigations are the important legal resources in common law countries, and in statutory law counties, they are the tools of checking the legislation as well as accelerating the perfection of it.

The Rule of law is neither a concept beyond reach, nor the dry statutes. It exists not only in the books but also in our life so vividly. Actually, it is the every single impact litigations around us, especially the typical ones which have profound influences.

Impact litigations, promote and innovate rule of law by way of rule of law,



and achieve the harmonious coexistence of various communities with different social interests. In the post era of transplanting law, some cases have already brought immense influence to the advancement of China's rule of law, some are doing so, and others are about to. We are willing to observe and study these cases actively and to recommend them to all walks of life in society.

Listening attentively to the footsteps of China's rule of law in 2006, we will find there are steps with robust, minor steps, even steps in mud. We concerned about the central government's resolution on reform and anti-corruption; paid attention to the return of the power of death penalty review to the Supreme Court, and the implementation of the human rights protection by judiciary. Meanwhile, we also concerned about the case of Shanghai Social Security Fund in which the civilians' money for saving life were embezzled, the Corruption case of Fuyang's intermediate people's court, and the malignant crime of Qiu Xinghua who commit murders violently. However, we don't have to turn down the contradictions and problems exposed by the cases which hold back the harmony of the society. Instead, we should study and analyze them so that we can find out the profound problems under the surface, to seek an opportunity to promote a sound legal system, make great contribution to the construction of a harmonious socialistic society.

# 目 录

前言 寻求个案促进制度完善的契机/吴革	1
---------------------	---

## 个案观察

事关一亿人平等就业权 ——乙肝歧视案/楚望台	2
---------------------------	---

中国离依法独立行使审判权还有多远 ——乔红霞兰州胜诉青岛被判无期案/顾苏徽	7
--	---

国家是人民的，小区是业主的 ——不太美丽的“美丽园”事件/黄元健	16
-------------------------------------	----

拿什么来拯救他们？ ——阜阳中院三院长前“腐”后继/冬雷	27
---------------------------------	----

笔头与榔头的博弈 ——富士康天价索赔《第一财经日报》记者案/马致远	40
--------------------------------------	----

二十年“暂行”何时休？ ——个体户挑战工商管理收费制度/沙健高	51
------------------------------------	----

现代版“文字狱”的经典寓意 ——“彭水诗案”/张玉成	61
-------------------------------	----

还没有走出性的中世纪？ ——“情色六月天”案/吴革 嵇林	71
---------------------------------	----

“师徒反目”谁之过？ ——艾冬梅等诉王德显案/顾苏微	87
一场商人之间的智慧较量 ——“黄牛党”诉崇光百货案/温艳红 肖婉珍	99
司法精神病鉴定的立法缺陷 ——邱兴华杀人案/刘思婷	106
呼唤城市精神 ——崔英杰案/吴革 黄元健	116
谁动了老百姓的保命钱？ ——上海社保基金案/温艳红	125
附录：“方正杯 2006 年中国十大影响性诉讼”	136
活动背景	136
专访与评论	138
以个案公正促进法治进步三人谈/吕忠梅 何兵 吴革	138
理性地看待案例的影响 ——专访北大法学院院长朱苏力/唐俊	142
以个案推动法治 ——专访北大方正集团有限公司审计法务部部长郭旭光/唐俊	145
由影响性诉讼倾听法治进步的足音 ——访中华全国律师协会宪法与人权专业委员会主任吴革/唐俊	148
让影响性诉讼成为和谐社会的司法引擎/刘武俊	151
关于法律主体的困惑 ——有感于“2006 年十大影响性诉讼”评选/王振宇	153

---

法治社会中的影响性诉讼/冬雷	155
公共卫生如何才能安全/李瑾	157
案例库	
12月1日至12月31日经社会推荐产生的三十个案例	159
12月底至1月初专家评审组初步评议出的二十个案例	184
公众投票产生“2006年中国十大影响性诉讼”	188



# CONTENTS

<b>Foreword: Seeking an Opportunity to Promote a Sound Legal System by</b> Impact Litigations/Wu Ge	1
<b>Case:</b>	
Related to 100 Million Persons' Equal Right of Employment— <i>The Case of HBV Discrimination</i> /Chu Wangtai	1
How Long Does China Take to Achieve Judicial Independence— <i>The Case of Qiao Hongxia Who Won in Lanzhou but was sentenced to Life imprisonment in Qingdao</i> /Gu Suhui	6
People' State and Owners' Community— <i>The Case of "Beauty Garden"</i> /Huang Yuanjian	15
How to Save Them? — <i>The Case of Three Chief Justices of Fuyang Intermediate People's Court Are Corrupted</i> One after Another/Dong Lei	26
The Game Between Pen and Hammer— <i>The Case of Foxconn VS. the Journalists of China Business News Daily for Compensation</i> /Ma Zhiyuan	39
When does the "Temporary" System for Twenty Years Come to an End? — <i>The Case of a Self-employed Citizen Challenges the Charging Institution of Business Management</i> /Sha Jiansong	50
The Classical meaning of the Modern "literary inquisition" — <i>The Case of "Poem in Pengshui"</i> /Zhang Yucheng	60
Still Lagging in Middle Ages of Sex? — <i>The Case of "Erotic June" WebSite</i> /Wu Ge Ji Lin	70
Coach and Team Member Fell Out, Who should Be Blamed? — <i>The Case of Ai Dongmei v. Wang Xiande</i> /Gu Suhui	86
A Struggle of Wisdom Between businessmen— <i>The Case of Scalper Party</i>	

<i>v. Chong Guang Shopping Mall/Wen Yanhong, Xiao Wanzhen</i>	98
Legislative defect in the judicial identification of psychopathy	
— <i>The case of Qiu Xinghua Killed Somebody/Liu Siting</i>	105
Calling for City Civilization— <i>The Case of Cui Yingjie/Wu Ge Huang Yuanjian</i>	115
Who Stole Citizens' Money for Saving Life— <i>The Case of Shanghai Social Security Fund/Wen Yanhong</i>	124
<b>Appendix The Top Ten Impact Litigations in China (2006)</b>	136
<b>Background</b>	136
<b>Interviews and Comment</b>	138
Triple Conversation on Progress of Ruled of Law by cases	
justice Lu Zhongmei He Bing Wu Ge	138
Rational viewing on the influence of cases— <i>Interview with Zhu Suli, Dean of school of law, Beijing University</i>	142
Promoting Rule of Law by Impact Litigations— <i>Interview with Guo Shuguang, SEC of the Audit &amp; Law Dept. of the Founder</i>	145
Listening to the footsteps of the progress of China's rule of law from impact litigations— <i>Interview with WU Ge, Director of Constitution and the human rights professional committee in Association of China Lawyers/Tang Jun</i>	148
Let Impact Litigations to Be the Judicial Engine of A Harmonious Society/Liu Wujun	151
The Confusion on The Subject of Law— <i>Considering on "The Selection of Top10 Impact Litigations 2006"</i> /Wang Zhenyu	153
Impact Litigations in Society Ruling by Law/Dong Lei	155
How to Secure Public Sanitation? /Li Jin	157
<b>Case Data</b>	
Thirty Cases Nominated by The Public from the End of December to Early January	159
Twenty Cases Pre - chose by Panel of Experts from the End of December to Early January	184
The Top Ten Impact Litigations in China in 2006 Voted by Public	188

Case :

No. 1

## Related to 100 Million Persons' Equal Right of Employment—*The Case of HBV Discrimination*

*By Chu Wangtai*

### [ abstract ]

This case has aroused extraordinary attentions because it is the first lawsuit triggered by "HBV Discrimination", after the exposure of the draft of Labor Contract law to the society for comments by the Working Committee on Law of the Standing Committee of the National People's Congress on March 20.

There are more than 100 million HBV (hepatitis B virus) carriers in China now. HBV mainly spreads through the blood and from an infected mother to her baby during birth. The HBV carriers who has normal liver functions do not spread virus through eating, kissing and other daily contact. However, in reality, many HBV carriers are under heavy pressure when looking for a job. More than decades of cases occurred before this one due to the HBV discrimination. According to the statistics of a HBV carrier, only one case has got "so - called winning" since 2003.

On August 30, 2006, the famous artist Andy Lau admitted at the press conference that he has been a HBV carrier since childhood. Later he was appointed as the "HBV Prevention and Educational Promotion Ambassador" by the Ministry of Health, to appeal the society to care about the HBV suffers. The requests by HBV carriers of insuring equal right to employment in related legislation culminated.

# 个案观察

## No. 01 事关一亿人平等就业权

——乙肝歧视案

文 / 楚望台

**【影响力】** 由于此案是全国人大常委会法工委 3 月 20 日劳动合同法（草案）面向全社会征求修改意见以来，国内首例由“乙肝歧视”引发的诉讼案，所以引起格外的关注。

我国目前有一亿多乙肝病毒携带者。乙肝病毒主要是通过血液传染和母婴传染。肝功能正常的乙肝病毒携带者，并不会通过吃饭、接吻等日常接触发生传染。但现实中众多乙肝病毒携带者在就业时受到严重影响，由此引发的诉讼，本案之前已经有过十几例。据一位乙肝病毒携带者统计，自 2003 年以来，只有一例取得了“名义上的胜诉”。

2006 年 8 月 30 日，著名艺人刘德华在新闻发布会上自爆“从小就是乙肝病毒携带者”，并随后高调出任卫生部“乙肝防治宣传大使”，呼吁社会关爱乙肝患者。乙肝患者要求我国相关立法中确保就业平等权的呼声再次达到高潮。

**【关键词】** 乙肝 就业权

**【案情介绍】** 大学毕业生杨某，男，25 岁，2005 年毕业于西南交通大学土木工程专业，毕业前夕，与中铁电气化勘测设计研究院、西南交通大学三方签订了高校毕业就业协议，



2005年8月3日，杨某参加单位统一组织的体检时，被查出携带乙肝病毒（小三阳）。一周后，复查结果显示杨某的DNA指标小于1000，属于正常，且肝功能正常。但是，中铁设计院仍然以初检医院的乙肝小三阳结果为由，拒绝与杨某等人签订劳动合同，并单方解除了三方签订的就业协议，将杨某的人事档案退回了学校。

2006年5月24日，杨某以用人单位违约为由将中铁设计院起诉到天津市河东区人民法院，认为被告违反了传染病防治法第16条“不得歧视病原携带者”的规定，违反了协议的有关规定，请求法院判决被告赔礼道歉、继续履行合同、承担精神赔偿1万元和其他损失2万余元。6月13日，此案正式开庭，目前尚在审理中。

### 【深度观察】

#### 劳动合同法草案涉嫌健康歧视？

3月20日，全国人大常委会法工委发布了劳动合同法（草案），并向社会广泛征求意见。当时草案的第2章第8条后段激起了轩然大波：“用人单位有权了解劳动者与订立和履行劳动合同直接相关的年龄、身体状况、工作经历、知识技能以及就业现状等情况。”

一位网友在“肝胆相照”论坛留言：“要是草案通过了那是不是用人单位都可以要求劳动者去体检，都可以不予录用啊，那以目前中国的人力资源来看，我们这些乙肝病毒携带者不是都要回家喝西北风啦？”

后2007年6月29日通过的《劳动合同法》将这段规定为“用人单位有权了解与劳动合同直接相关的基本情况，劳动者应当如实说明”。

当然，对用人单位来说，规定一定的录用标准或者限制性条件无可厚非，尤其是对于某些特殊的领域或工作而言更是如此，但是该条是否就赋予了企业在用人时的自由裁量权呢？或许立法原意并不一定如该网友所想，或许企业用工时候的自由裁量权并不是简单地表述为“都可以不予录用”，但是由于其语言的模糊性，使得在其具体实施细则或者法律解释出台之前，无法使人们确知其真实含义，这个时候广大乙肝病毒携带者们的担心也不能说没有道理。

乙肝病毒携带者的传染概率不高，但在特定情况下并不排除传染的可能，在现实中，这必然产生乙肝病毒携带者与健康人群在法益上的冲突。