

2009年第4辑 (总第70辑)



人民法院案例选

最高人民法院中国应用法学研究所 编

RENMIN FAYUAN ANLIXUAN

人民法院出版社

2009年第4辑 (总第70辑)



D920. 5/3
:2009(4)
2010

人民法院案例选

最高人民法院中国应用法学研究所 编

RENMIN FAYUAN ANLIXUAN

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

人民法院案例选. 2009 年. 第 4 辑: 总第 70 辑/最高人民法院
中国应用法学研究所编. —北京: 人民法院出版社, 2010. 4
ISBN 978 - 7 - 5019 - 0080 - 8

I. ①人… II. ①最… III. ①案例 - 汇编 - 中国
IV. ①D920. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2010)第 054478 号

人民法院案例选 2009 年第 4 辑(总第 70 辑) 最高人民法院中国应用法学研究所 编

责任编辑 陈燕华
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)67550583(责任编辑) 67550516(出版部)
67550551 67550558(发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E - mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定市恒艺印务公司
经 销 新华书店

开 本 890 × 1240 毫米 A5
字 数 477 千字
印 张 17.75
版 次 2010 年 4 月第 1 版 2010 年 4 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978 - 7 - 5109 - 0080 - 8
定 价 35.00 元

版权所有 侵权必究

高度重视案例编选工作 充分发挥案例指导作用（代序）

最高人民法院常务副院长 沈德咏

案例是人民法院审理案件后形成的司法产品，作为案例载体的裁判文书蕴含了法官对法律的感悟理解和对纠纷的评判结论，是法官司法智慧的结晶。优秀的裁判文书，不仅有助于更好地实现具体纠纷的案结事了，而且能够起到宣传法制、教育公民和指导审判的重要作用。把优秀的裁判文书从浩如烟海的案例中挑选出来，使之充分发挥功能作用，对于建设公正高效权威的社会主义司法制度具有重要意义。多年来，法学理论界和法律实务界对案例的研究特别是指导性案例的研究越来越重视且日趋深入，案例研究作品层出不穷。各级人民法院也高度重视案例的编选工作，很多法院还建立了定期发布典型案例的平面、网络载体和相关制度，用以指导本辖区内的审判工作。理论界和实务界对案例的研究和探索，为建立中国特色的案例指导制度，进行了有益的尝试，积累了丰富的经验。

最高人民法院中国应用法学研究所编辑的《人民法院案例选》，自1992年以来已经出版了68辑，成为我国改革开放以来出版时间最长、出版册数最多、影响最为广泛的案例著作。为了保证《人民法院案例选》的权威性和指导性，中国应用法学研究所根据审判工作的发展和广大法官的要求，不断规范《人民法院案例选》的编选工作。2005



年最高人民法院下发了《关于加强应用法学研究的通知》(法〔2005〕64号),同年,最高人民法院办公厅发布了《关于加强〈人民法院案例选〉编辑工作的通知》(法办〔2005〕275号),2007年年初,中国应用法学研究所还出台了《〈人民法院案例选〉编辑工作规则》。这些规范性文件,对《人民法院案例选》的编辑组织、栏目设置、编写体例和编选方法等提出了明确要求,推动了案例编选的科学化、规范化和组织化。为了进一步做好案例编选工作,更好地发挥案例的指导作用,下一步我们应当在以下几个方面做出进一步的努力。

一、加强案例编选工作,完善编选制度建设

人民法院每年要审结数百万案件,并不是每一案件都具有典型性,也并非每一份裁判文书都具有指导作用,亦不可能把每份裁判文书都加以研究公布。需要编选的只是少数具有参考、启发、规范作用即指导作用的典型案例。但是,如何把有指导意义的少数案例挑选出来,并把它们编写、整理和使用好,则需要运用组织和系统的力量。从国外有关做法看,都是通过相关机构和制度来保证案例的科学编选和正确使用的。例如,美国联邦最高法院在1817年就设置了判例汇编员这一职位,并由专门的机构负责判例汇编工作,其判例中的判决要旨就是由判例汇编办公室总结的;日本的最高法院和高等法院设有判例委员会,负责编选出版判例集,并具有自己的组织制度即《判例委员会规程》;德国也有一套规范的判例编撰制度。中国和西方国家的国情不同,司法制度不同,我国不实行任何形式的判例制度。但是,基于司法实践的需要,把具有指导作用的案例选好编好用好,则需要必要的人力物力支持和机制



与制度保障。目前，许多法院已经建立了相应的案例编选和发布机制。我们要认真总结这些做法和经验，把科学的机制与制度规范化，使之切实发挥作用，以减少案例编选中的重复和无效劳动，确保案例编选的高质量。当务之急是要培养一支高素质的案例编选队伍，并通过这项工作培养法官的案例意识，提高法官的司法能力；要建立指导性案例编选的激励机制，吸引办案法官及时发现指导性案例，有意识地培育指导性案例，积极主动地挑选和编写指导性案例。因为办案法官最了解案件，对裁判结果的形成及其理由有深刻的体会，对案件的司法智慧和法律贡献有敏锐的把握，因而具有发现和编写案例的天然优势，同时通过对案例的编写和总结会潜移默化地提高办案法官的司法本领。要特别注意编选新类型案例。新类型案件的特殊性和指导性不同于一般案件，有的是以前从未发生过的新案件，有的是法律适用出现新问题的案件，有的是预示和反映某类案件将大量发生的苗头案件，有的是与不断发展变化的经济社会形势密切相关的敏感案件等。新类型案件往往是社会新问题和新矛盾在司法领域的表现形式，审慎稳妥、公正高效地处理好新类型案件，不仅有利于说服和服务具体案件的当事人，而且有利于服务所关涉的整个社会群体的利益，因而最容易为社会所普遍关注。要把及时处理好和总结好新类型案件，作为满足人民群众对司法新要求、新期待的重要方式对待，高度重视充分发挥新类型案件在指导审判实践、推动法制发展进步中的积极作用，与时俱进、开拓创新，最大限度地发挥案例的社会功能。

二、科学确定编选标准和要求，提高入选案例的权威性和指导性

要研究建立指导性案例的编选标准和编选体例，确保



这项工作有章可循和规范运行。目前，案例的编选和发布非常活跃，但各级法院通过不同形式和载体编选发布的案例，很大一部分指导作用不强，权威性不够，难以发挥对审判实践的指导作用。因此，要根据指导审判工作、服务法制宣传、繁荣法学理论的需要，认真研究案例的编选标准和编写体例。在案例的编选标准方面，应当选择那些在裁判方法和司法理念上能为法官提供参考指导价值的案例，包括科学解释法律、创造性地解决疑难问题、发展了法律方法和裁判理论、实现了法律对社会的治理功能、法律效果与社会效果高度统一的案例。在案例的编写体例和要求方面，应当坚持全面、客观、真实、准确和便于研究使用的原则。近年来，《人民法院案例选》等案例编写越来越多地采用了裁判要旨、要点提示等做法，受到了法官和专家学者的肯定与欢迎，这些做法应当注意总结推广。此外，在案例的编选体例方面，要有一套科学的、规范的选择案例、编写案例和发布案例的操作程序，既要注意对案例进行分析 and 归纳，又要注意反映裁判文书的全貌，使人民法院编发的案例，不同于社会上编发的各种案例分析读物。

三、加强对案例的多视角研究，深度开发案例的应用价值

目前，理论界和实务界对案例的研究虽然不断深入，高质量的案例研究作品越来越多，但总体上看，案例的开发与研究尚处于研究方法比较单一、研究内容比较浅显的“初级阶段”。各级法院的案例研究与应用工作参差不齐，需要总结、规范、提高和升华。尤其需要从有利于全体法律职业共同体应用的角度，从服务法学研究、法学教育、立法活动、司法实践的需要出发，借鉴法治建设比较完善



的国家的相關經驗，充分運用法院在案例研究與開發方面的天然優勢，創新案例開發的方式，加大案例開發的力度，提高案例開發的水平，全方位地發揮案例對審判工作的指導作用，對法學理論創新的啟發作用，對完善國家立法的促進作用，對起草司法解釋的支持作用，對宣傳法制的教育作用，對化解糾紛的示範作用等。因此，我們從多個方面多個視角挖掘案例開發和使用的深度，既可以按照案由、罪名、條文、主體、情節等多方面進行分類和研究，以方便法律職業共同體和社會公眾對案例的學習與使用；也可以按照案例的普法價值、歷史價值、理論價值、實踐價值和綜合價值等進行分類和研究。還可以視情況不同而採取不同的編輯體例等。對於指導性案例的案例指引、裁判要旨、要點提示等，還可以單獨編輯整理成集，以豐富司法理論與服務司法實踐。

四、認真總結案例工作經驗，加快案例指導制度建設

人民法院的案例工作應當與時俱進，不能長期在無序和低層次上徘徊，要立足於建設公正高效權威社會主義司法制度的大目標，及時總結經驗，構建中國特色社會主義案例指導制度。各級人民法院都要重視案例工作，善於運用案例指導審判工作。從目前來看，雖然法官編選案例的積極性很高，在審判實踐中參考使用案例的情形越來越多，但從總體上看，法官主動發現和使用案例的意識還不夠自覺，在如何尋找和使用案例方面還存在很多困惑。因此，急需建立一套科學的、操作性強的案例指導制度，來指導全國法院特別是基層法院的廣大法官正確使用案例。在這方面，中國應用法學研究所應當發揮好自己的優勢，在構建中國特色社會主義案例指導制度方面發揮獨特作用。還



要研究如何通过专门的案例培训工作培养法官的案例意识，提高法官查找和使用案例的职业本领，规范法官查找和使用案例的方法。更要研究案例指导制度在统一法官裁判思维中的重要作用，研究法官的裁判思维与人民群众的法律意识有机衔接起来的方式方法，从而最大限度地实现建立案例指导制度的目的。

总之，希望各级人民法院和广大法官，把开发和使用案例作为践行“三个至上”重要指导思想、深入贯彻落实科学发展观、有效满足人民群众的新要求、新期待的有效方式，充分利用审理案件、编选和研究指导性案例的独特条件，以求真务实和改革创新精神做好案例编选工作。要把《人民法院案例选》作为案例编选和构建指导性案例的重要平台，关心和支持《人民法院案例选》的编辑和出版工作，努力营造学习和研究的氛围，培养一批精通案例研究与使用的学者型、专家型法官，把案例作为法学理论的重要渊源，让实践创新与理论创新形成良性的互动，使人民法院真正成为马克思主义法学理论发展创新的重要阵地，不断为构建中国特色的社会主义案例指导制度做出应有的贡献。

说 明

《人民法院案例选》是最高人民法院中国应用法学研究所定期编辑的反映全国各级人民法院审判活动的资料性、学术性和指导性图书。它的主要任务是：及时反映全国各级人民法院审判工作的基本情况和司法水平，总结经验教训，指导审判业务，促进理论研究，加强社会主义法制的宣传教育，不断扩大人民法院审判工作的法律效果和社会效果。

《人民法院案例选》贯彻执行“反映审判面貌、司法水平和指导审判工作并重”的编辑方针和主要服务于法院审判工作的原则，突出“真实、全面、及时、说理”的编辑特色。“真实”，就是注重选编案例的客观真实性，能如实反映案件事实、审判情况和司法水平，实事求是地评析办案得失；“全面”，就是面向全国各级人民法院，力求全面反映刑事、民事、商事、知识产权、海事、行政、国家赔偿、执行等各类案件的审判和执行工作；“及时”，就是及时反映近期审判和执行工作概况和出现的新情况、新问题；“说理”，就是以法律的立法原义、精神和法学理论来评析办案得失，力求能够给人以启迪，对审判实践有帮助。

《人民法院案例选》以案例为主，同时视情况设置以下栏目：（1）特别策划。选择涉及同种类型或同一法律问题的多个案例进行评析，从而形成对同一问题的多视角观察，阐述对同一法律规范或原则适用的多种具体情况。



(2) 域外撷英。选择国外及港澳台地区法院的少量著名判例进行评析或作简要介绍,以开阔视野。(3) 裁判文书分析。选择裁判文书对其优缺点进行剖析,以促进裁判文书写作质量的提高。

《人民法院案例选》所选案例一般包括如下部分:(1) 要点提示。在于展现案件重要的裁判规则,以及该案存在的问题或者虽然重要但在判决或评析中未加分析的问题。(2) 案情。包括法院查明的事实和当事人的诉辩主张、争议焦点等内容。(3) 审判。主要是法院对于案件的审判过程、裁判结果、适用法律和理由,包括二审或再审法院查明的事实。该部分内容要求忠实于法院裁判文书的原貌。(4) 评析。主要是编写人对裁判文书中的观点、理由、结果等进行评论、分析。有的案例,说理充分,适用法律正确;处理恰当,也可以不写评析。(5) 编后补评。由中国应用法学研究所责任编辑撰写,对判决和评析中虽未提及但比较重要的或评析不充分的问题,进行补充评析。

《人民法院案例选》自1992年下半年由人民法院出版社出版发行到现在,在全国各级人民法院的大力支持和共同参与下,在全国各地通讯编辑的辛勤工作下,在促进应用法学研究、指导审判实践方面发挥了积极作用,受到读者的普遍欢迎。它是人民法院审判工作概况和一定时期社会概况的如实反映,是指导人民法院审判工作的重要形式,是立法机关制定法律和人民法院制定司法解释的重要参考,是法学研究的基础资料和法学教育的丰富素材。

由于时间仓促、水平有限,本书在编辑评析过程中存在的不当之处,敬祈读者批评、指正。

编者

2010年3月

目 录

刑 事

1. 商江精密机械有限公司、陈光楠走私普通货物案 (2)

问题提示：共同走私普通货物的部分行为人被决定酌定不起诉，法院对其他实施共同行为的被告人，如何判定罚金数额？

2. 刘锐销售假冒注册商标的商品案 (11)

问题提示：在办理销售假冒注册商标的商品案中，如何正确区分销售金额和货值金额？这类案件处罚未遂的基本数额标准是多少，在何种情况下可以进行定罪处罚？

3. 曲龙民等过失致人死亡案 (18)

问题提示：过失犯罪中行为人的注意义务、注意能力如何认定？



4. 张某等强奸案..... (27)

问题提示：在共同强奸案件中，一人强奸得逞，其他人未实际实施强奸行为的，对未实际实施强奸行为应否以轮奸情节加重处罚？

5. 杨占娟等绑架案 (32)

问题提示：如何认定绑架罪中的“情节较轻”？犯罪嫌疑人与其家属将同案犯抓获后扭送公检法机关的，应否认定为立功？

6. 王新强寻衅滋事案 (40)

问题提示：如何把握寻衅滋事罪与敲诈勒索罪、抢劫罪的界限？

7. 李官容抢劫、故意杀人案 (45)

问题提示：对放弃重复侵害行为如何定性？

8. 沈传海等抢劫案 (53)

问题提示：在逃跑时被被害人追上并夺回被抢财物，应认定为抢劫罪既遂还是未遂？被告人不知所抢挎包内有否钱物、有多少钱财，如何认定其抢劫数额？



9. 吕书阳、崔友方走私制毒物品、职务侵占案…… (58)

问题提示：以单位名义走私制毒物品并私分货款的行为如何认定与处罚？

10. 王效金受贿案 …………… (66)

问题提示：口头承诺收受钱款行为能否认定为受贿罪构成要件中的“非法收受他人财物”行为？

11. 任祖翰、刘岭职务侵占案 …………… (75)

问题提示：混合所有制公司负责人利用关联交易行为为同财共居的近亲属开办公司并非法牟利的行为构成何种犯罪？

民 事

特别策划：民间借贷纠纷案例

12. 陆家利诉罗水法、英信府民间借贷纠纷案 …… (82)

问题提示：被告人在刑事上构成诈骗罪，其签订的民商事合同是否有效？

13. 朱跃祥诉朱学金、赵香园民间借贷纠纷案 …………… (87)

问题提示：直系亲属间的借贷债权能否成为债权转让的标的？



14. 徐刚良诉饶品良民间借贷纠纷案 (97)

问题提示：在民间借贷纠纷中，案件事实真伪不明时举证责任如何分配？

15. 舒明诉上海朕成建筑装饰发展有限公司、顾云猛民间借贷纠纷案 (102)

问题提示：直接书证存有瑕疵，该如何认定案件事实？

16. 翁裕龙诉石晓燕民间借贷纠纷案 (109)

问题提示：民间借贷关系真伪不明时，应如何分配举证责任？

17. 屠宏毅诉俞磊民间借贷纠纷案 (117)

问题提示：在民间借贷法律关系中，借条是否证明债权关系的必然依据？

18. 中国银行股份有限公司天津市分行诉天津宝硕门窗发展有限公司借款合同纠纷案 (123)

问题提示：债务人在连带责任保证人破产程序中进行了债权申报，是否可同时要求主债务人承担还款及抵押担保责任？



19. 中国长城资产管理公司乌鲁木齐办事处诉新疆华电工贸有限责任公司等借款合同纠纷案 (131)

问题提示：公司未能清偿到期借款，未实际交付实物出资的股东应承担什么责任？

20. 林玉暖诉张建保等人身损害赔偿纠纷案 (146)

问题提示：对第三人间接损害，法律无规定时如何填补法律漏洞？

21. 崔生秀、温七女、郭斌、郭俊诉厦门都会健康俱乐部有限公司人身损害赔偿纠纷案 (156)

问题提示：消费者在从事娱乐经营活动的营业场所猝死且死因不详，该企业已尽到合理限度范围的安全保障义务的，是否还应承担相应的补偿责任？

22. 张新炳诉胡建威等四人道路交通事故人身损害赔偿、机动车交通事故责任强制保险合同纠纷案 (169)

问题提示：在道路交通事故中，受害人是农村居民的，对其赔偿是否可以城镇居民的标准计算？



23. 安徽省宁国通宁耐磨材料有限公司诉宁国市恒泰耐磨材料有限公司租赁合同纠纷案 (181)

问题提示：在合同履行过程中，因发生雪灾导致租赁房屋坍塌是否构成不可抗力而不能实现合同目的？租赁合同中如有承租人维修保养租赁物义务的约定，应如何界定承租人的维修保养义务？

24. 吕国龙诉隍佳投资顾问（北京）有限公司房屋租赁合同纠纷案 (187)

问题提示：租赁合同的解除是否具有溯及力？

25. 王泽良诉厦门市兴建峰工艺装饰有限公司、第三人厦门市嘉禾工贸有限公司房屋买卖合同纠纷案 (193)

问题提示：将已签订房屋买卖合同但未办理产权变更登记的房产转售给第三人形成两个买卖关系还是委托代理关系？

26. 原告朱楼三组诉被告李宏超等七被告农业承包合同纠纷案 (202)

问题提示：承包人违反承包合同约定的义务，成就了合同解除条件时，发包人主张解除合同，该如何处理？面对农村集体组织成员即将失去土地，是依照约定解除承包合同还是继续履行合同？