 中国社会科学院创新工程学术出版资助项目  
中国社会科学院院级重大项目


# 权利冲突：案例、理论与 解决机制

Conflicts of Rights: Cases, Theories and  
Settlement Mechanisms

---



刘作翔 著

 中国社会科学院创新工程学术出版资助项目  
中国社会科学院院级重大项目

D921  
43

# 权利冲突：案例、理论与 解决机制

Conflicts of Rights: Cases, Theories and  
Settlement Mechanisms

---

刘作翔 著

---

 社会科学文献出版社  
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

## 图书在版编目(CIP)数据

权利冲突: 案例、理论与解决机制/刘作翔著. —北京: 社会科学文献出版社, 2014. 5

ISBN 978-7-5097-5600-3

I. ①权… II. ①刘… III. ①权利-研究-中国 IV. ①D921

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 012401 号



权利冲突: 案例、理论与解决机制

著 者 / 刘作翔

出 版 人 / 谢寿光

出 版 者 / 社会科学文献出版社

地 址 / 北京市西城区北三环中路甲 29 号院 3 号楼华龙大厦

邮政编码 / 100029

责任部门 / 社会政法分社 (010) 59367156

电子信箱 / shekebu@ssap.cn

项目统筹 / 刘骁军

经 销 / 社会科学文献出版社市场营销中心 (010) 59367081 59367089

读者服务 / 读者服务中心 (010) 59367028

责任编辑 / 黎孝余 赵瑞红 关晶焱

责任校对 / 王 芳 白雪

责任印制 / 岳 阳

印 装 / 三河市尚艺印装有限公司

开 本 / 787mm × 1092mm 1/16

版 次 / 2014 年 5 月第 1 版

印 次 / 2014 年 5 月第 1 次印刷

书 号 / ISBN 978-7-5097-5600-3

定 价 / 138.00 元

印 张 / 33.5

插图印张 / 0.25

字 数 / 565 千字

本书如有破损、缺页、装订错误, 请与本社读者服务中心联系更换

版权所有 翻印必究



## 刘作翔

---

法学博士。现任中国社会科学院法学研究所二级研究员，教授，法学理论专业博士生导师，博士后流动站合作导师，《环球法律评论》杂志主编。中国社会科学院院级重点学科“法社会学学科”主持人。中国法理学研究会副会长。中国法律社会学专业委员会副会长。中国法学期刊研究会副会长。获人事部“1996年度国家级有突出贡献的中青年专家”，国务院1997年度“享受政府特殊津贴专家”，国家七部委全国“百千万人才工程”1995/1996年度第一、二层次人选等称号。2004年被中组部确定为“中央联系专家”。2004年入选首批“当代中国法学名家”。

从1985年至今，发表学术文章280余篇，有50多篇被《新华文摘》、人大报刊复印资料等全文转载和转摘。出版个人学术著作8部，代表著作是《法律文化理论》（商务印书馆1999年出版）、《我之法学观——刘作翔文章选》（湘潭大学出版社2008年出版）、《思想的碎片——刘作翔法学言论选》（中国法制出版社2012年出版）、《思想的记录——刘作翔法学演讲选》（厦门大学出版社2013年出版）、《法治的路径——项目研究报告（2001-2006）》（山东人民出版社2008年出版）、《法理学视野中的司法问题》（上海人民出版社2003年出版）。主编法律硕士专业学位研究生教材《法理学》（社会科学文献出版社2005年出版）、《中国社会科学院法学博士后论丛》第一卷（中国政法大学出版社2004年出版）等，主编、参编其他著作、教材、辞书等50多部。获各级、各类学术奖30多项，其中省部级以上奖10多项。主要研究领域有法理学、法社会学、法律文化理论、民主法治理论、法学发展等。

# 自序

## 关注实践：中国法理学 研究观念与研究方法的转型

在2011年11月6日重庆召开的“2011年中国法理学会年会”闭幕大会上，我有个发言，题目是“关注实践：中国法理学研究观念与研究方法的转型”，代表了我对这一问题的一些思考。我想就以这个发言作为本书的序言。以下是这次发言的主要内容：

1. 中国正处于社会转型期。转型期的中国社会问题层出不穷。这对于研究者来讲，是一个极难得的机会和机遇。社会有问题，我们才有研究的对象；社会没有问题，我们就缺少研究对象。所以，我将中国社会的转型期称为研究者的“黄金时代”，它给我们提供了无穷尽的值得关注、值得思考、值得研究的问题空间。

2. 转型期的中国社会需要法理学研究者也有一个转型。这种转型既包括研究领域、研究视域的转型，也包括研究观念和研究方法的转型。这种转型归结为一点，就是对实践性问题和实践性方法的高度关注和重视，这是我们法理学研究长期以来的一个缺项。我们应该树立这样一个高度关注实践的自觉意识。我们中的许多人还没有树立起这样一个自觉意识，还没有意识到实践对我们研究的重要性。

3. 关注实践，说起来容易，做起来难。因为关注实践是一件非常花气力、花精力、花时间，甚至花财力的事情，并不是我们简单地找几个案例，或者找一些统计数据、资料来做一下分析，它需要长期的跟踪和观察，是比读几本书要难得多的事（我没有否认读书的重要性，而且在当下，不读书也是中国学人存在的大问题）。并且，在有了这样一些观察之后，我们还要进入到思考阶段。这个阶段，是考验我们的知识积累、思想和能力水平的阶段。能否提出有新意、有创见的问题以及分析论证和结论，正是显示我们的研究有无价值的标志。

4. 我们强调关注实践，并不是停留在就事论事上，也不是停留在对事实和现象的描述上，而是通过这种对事实和现象的观察、描述与实证研究，提炼出有意义、有价值的问题。在事实描述上，我们远远落后于社会学研究，我们的法学教育体制、研究体制、研究传统中，至今没有社会学方法方面的课程和训练，先天不足。我们这些年虽然也做出了很多努力，但总体上还处在初级阶段。即使有一些法社会学的研究、实证研究，也还是零敲碎打的、随意性的，缺少一种系统性的研究。但在法律问题的发现上，我们可能优于社会学，这是我们的优势。怎么样能够将这两者结合起来，是我们今后所要努力去做的事情。

5. 我们关注实践，并不是为了迎合某种庸俗的、功利主义的需求，而是法学、法理学作为一种实践科学的本质要求。我们也要防止掉入实证研究可能存在的陷阱。法理学固然是思维性学科，但这种思维性学科并不能离开实践，否则我们的研究就有可能成为无源之水、无本之木。离开实践，我们的法律思维、法律思想水平也很难提高。法理学虽然不像部门法学、应用法学研究那样，有一个具体的制度体系参照，但法理学却是建立在所有的法律制度体系、法制实践体系基础之上的或宏观性或微观性的思考。因而，我们的制度依托远大于任何一个部门法学的制度依赖和实践依赖。对于这一点，我们应该有更大的先天优势，但因此也面临更大的考验和挑战。我们的阅读范围是无止尽的，我们的观察视域是无止尽的，我们的思考更是无止尽的。因此，对于一位真正的研究者来讲，转型期是一个非常难得的时代机遇。愿我们大家共同努力，作出我们的贡献。<sup>①</sup>

<sup>①</sup> 见刘作翔《关注实践：中国法理学研究观念与研究方法的转型》，《中国社会科学报》2012年1月11日。

要完成中国法理学研究的转型，还要付出长期的、艰巨的，甚至是几代法理学人的努力。但这样一个进程是不可阻挡的。

刘作翔

2014年2月28日



## 导 论

# 权利冲突的研究意义及其价值

权利冲突是一个同权利现象相伴随的现象。在某种意义上可以说，只要有权利存在，就会有权利冲突存在。在过去很长时间内，国内外对权利冲突的研究大多是包含在对权利问题的研究之中的，并没有将它作为一个专门的法学问题来研究。随着人权理论、人权观念和人权实践的发展，随着权利理论的不断深化，更由于重视权利成为现代社会人们日益增长着的自觉意识和法治意识，权利冲突也成为越来越普遍化的社会现象而存在于社会生活的各个方面，权利冲突也就成为学者们关注的问题。

在中国，对权利冲突进行专门研究是近十多年的事情，这主要源自于中国法治的不断进步和公民权利意识的不断增长。从我们的社会生活实践和法律生活实践来看，权利冲突不仅存在于司法审判过程中，也存在于行政执法、立法和公民的日常生活中，成为我们社会生活中越来越普遍的一个法律现象，权利冲突也就成为法学界的一个研究课题。

大约从 20 世纪 90 年代末，我国法学界陆续有一些专题性的文章发表。本书作者近十多年来一直在跟踪这一问题的理论和实践发展，尤其是中国法治实践中的大量案例，并以此为题材，发表了以下系列性文章：《权利

冲突的几个理论问题》<sup>①</sup>，《法与社会公平的文化透视》<sup>②</sup>，《由两起铁路赔偿案引发的思考》<sup>③</sup>，《应当建立决策者的法律责任制度》<sup>④</sup>，《法律遇到了挑战》<sup>⑤</sup>，《神圣的宪法权利与“社会公德”的冲突》<sup>⑥</sup>，《私权利：一个值得重视的法治领域》<sup>⑦</sup>，《丈夫是否享有生育权》<sup>⑧</sup>，《忽略程序正义的代价——新闻“暗拍”与公民隐私权的冲突》<sup>⑨</sup>，《权利冲突何以如此之多》<sup>⑩</sup>，《权利冲突：一个应该重视的法律现象》<sup>⑪</sup>，《在经验事实与公理之间——对几个观念的反思》<sup>⑫</sup>，《刑讯逼供·沉默权·实验取证——一起“实验取证”与“刑讯逼供”交锋的案例及其分析和思考》<sup>⑬</sup>，《张扬权利何来“过分”》<sup>⑭</sup>，《权利冲突的“正当性、合法性”辨析》<sup>⑮</sup>，《“小广告”引发的法律争议》<sup>⑯</sup>，《“体检标准”体现权利保护》<sup>⑰</sup>，《法治精髓：权利的平等保护——对“权利优先”理论的批判》<sup>⑱</sup>，《保障罪犯权利从更新观念开始》<sup>⑲</sup>，《是正当管理还是“非法侵入”》<sup>⑳</sup>，《具体的“民间法”——一个法律社会学视野的考察》<sup>㉑</sup>，《权利冲突：一个值得重视的法律问题——

① 载《中国法学》2002年第2期。

② 载《现代人报》1989年1月3日。《新华文摘》1989年第3期全文转载。

③ 载《检察日报》2002年3月19日第3版。

④ 载《光明日报》1988年7月28日。

⑤ 载《现代人报》1992年10月27日。

⑥ 载《法学》1996年第3期。

⑦ 载《东方》杂志1996年第4期。

⑧ 载《检察日报》2001年10月9日第3版。

⑨ 载《检察日报》2001年10月26日第3版。

⑩ 载《检察日报》2002年2月23日第3版。

⑪ 载《法学》2002年第3期。中国人民大学复印报刊资料《法理学·法史学》2002年第5期全文复印转载。

⑫ 载《群言》2002年第6期。

⑬ 载《学海》杂志2002年第6期。中国人民大学复印报刊资料《诉讼法学·司法制度》2003年第3期全文转载。

⑭ 载《检察日报》2003年3月11日第3版。

⑮ 载《检察日报》2003年5月13日第3版。

⑯ 载《检察日报》2003年3月18日第3版。

⑰ 载《检察日报》2003年3月25日第3版。

⑱ 载《法制日报》2002年7月21日第3版。

⑲ 载《检察日报》2003年4月15日第3版。

⑳ 载《检察日报》2003年4月29日第3版。

㉑ 载《浙江社会科学》2003年第4期。《方圆》杂志2003年第11期全文转载。

权利冲突典型案例研究》<sup>①</sup>，《寻求理性下的生活秩序——关于 SARS 的一点思考》<sup>②</sup>，《反恐与个人权利保护》<sup>③</sup>，《中国正在进步——通过案例的观察、感悟和批驳》<sup>④</sup>，《现行户籍制度下的权利保障——翟妹华一案之法律反思》<sup>⑤</sup>，《平等权问题种种》<sup>⑥</sup>，《从“头巾法案”等看政教分离原则和宗教平等权的意义》<sup>⑦</sup>，《法官的发型是否需要统一》<sup>⑧</sup>，《试药人：一个特殊人群的健康权保护问题》<sup>⑨</sup>，《权利的平等保护》<sup>⑩</sup>，《由隐性到显性：一个需要关注的现象》<sup>⑪</sup>，《利益平衡在司法中的适用领域和范围》<sup>⑫</sup>，《强化和提高规则意识是法律实施的关键》<sup>⑬</sup>，《“案结事了”及其他》<sup>⑭</sup>，《自由和安全如何权衡》<sup>⑮</sup>，《从“常回家看看”入法看权利来源》<sup>⑯</sup>，《权利冲突的多样化形态》<sup>⑰</sup>，《一般权利与特殊权利的冲突问题》<sup>⑱</sup>，《在司法中运用紧急避险解决权利冲突——卡尔·威尔曼等美国学者及美最高法院对典型案例的司法推理》<sup>⑲</sup>，《通过司法解决法律权利与道德权利的混合权利冲突——威尔曼及美国最高法院对典型案例的司法推理》<sup>⑳</sup>，《民间智慧和多样化权利冲突解决机制》<sup>㉑</sup>，《从自然权利走向法定权利——人体捐献器官移植中

① 载《浙江社会科学》2002年第3期。

② 载《中国社会科学院研究生院学报》2003年第4期。

③ 载《法学》2004年第3期。

④ 载《法学家茶座》第7辑，山东人民出版社2004年12月版。

⑤ 载《检察风云》2006年第1期。

⑥ 载《法学家茶座》第10辑，山东人民出版社2006年5月版。

⑦ 载《学习与探索》2006年第5期。

⑧ 载《解放日报》2008年6月30日第20版。《法制资讯》2012年第5期转载。

⑨ 载《政治与法律》2008年第9期。《中国社会科学文摘》2009年第2期“热点聚焦”栏目转载。

⑩ 载《云南大学学报（法学卷）》2008年第5期。

⑪ 载《法治论坛》2010年第4辑，中国法制出版社2010年12月版。

⑫ 载《法律适用》2011年第5期。

⑬ 载《人民法院报》2012年3月30日第5版。

⑭ 载《人民法院报》2013年1月18日第5版。

⑮ 载《人民法院报》2013年7月19日第5版。

⑯ 载《检察日报》2013年7月30日第3版。

⑰ 载《人民法院报》2013年8月9日第5版。

⑱ 载《人民法院报》2013年8月23日第5版。

⑲ 载《江淮论坛》2013年第4期。

⑳ 载《法治研究》2013年第8期。

㉑ 载《人民法院报》2013年9月13日第5版。

的分配正义问题》<sup>①</sup>，《如何理解男女平等——欧盟法院判决要求保险业取消对妇女的优惠措施引发的问题》<sup>②</sup>，《权利冲突是否是权利中隐含义务的冲突？——美国法学家沃尔德伦与威尔曼的争论》<sup>③</sup>，《社会利益问题：理论与实践的背反及其争论》<sup>④</sup>，《“真正的权利”理论——卡尔·威尔曼的权利学说》<sup>⑤</sup>，《权利相对性理论及其争论——以法国若斯兰的“权利滥用”理论为引据》<sup>⑥</sup>，《解决道德权利法律权利双重权利的冲突——卡尔·威尔曼等美国学者对典型案例的道德推理》（上、下）<sup>⑦</sup>，《通过司法解决法律权利之间的冲突——卡尔·威尔曼等美国学者及美最高法院对典型案例的司法推理》<sup>⑧</sup>，《紧急避险：解决权利冲突的制度设计及刑民案例》<sup>⑨</sup>，《安乐死问题的争论与进展》<sup>⑩</sup>，《将案例研究进行到底——我对案例研究的体认》<sup>⑪</sup>，《美国工会权利与雇员民事权利的冲突》<sup>⑫</sup>等。以这些案例和问题为主题在国内外大学法学院的演讲也有数十场。

同时，国内法学界也不断有论著发表：中国社会科学院法学研究所葛明珍博士2002年的博士学位论文《论权利冲突》，是一篇从法理学的视角研究权利冲突的专题论文；中国人民大学张平华博士2008年出版的博士学位论文《私法视野里的权利冲突导论》，又从私法的角度对权利冲突进行了专门研究；<sup>⑬</sup>还有南京大学法学院院长李友根教授2004年发表的《权利冲突的解决模式初论》<sup>⑭</sup>。此外，有关权利冲突的文章有近百篇发表。

尽管有以上一定数量的论著发表，但把权利冲突作为一个专门的问题对它进行系统化的研究还未能展开。其中涉及的许多实践问题和理论问题

① 载《中国社会科学院研究生院学报》2013年第5期。

② 载《人民法院报》2013年10月18日第5版。

③ 载《南京社会科学》2013年第9期。

④ 载《东方法学》2013年第5期。

⑤ 载《社会科学研究》2013年第6期。

⑥ 载《清华法学》2013年第6期。

⑦ 载《甘肃社会科学》2013年第6期、2014年第2期。

⑧ 载《法律科学》2014年第1期。

⑨ 载《河北法学》2014年第1期。

⑩ 载《人民法院报》2014年2月21日第5版。

⑪ 载《法学家茶座》2014年第1期，总第41辑。

⑫ 载《人民法院报》2014年4月4日第5版。

⑬ 张平华：《私法视野里的权利冲突导论》，科学出版社，2008。

⑭ 载《公法研究》（第2辑），商务印书馆，2004。

都还未有比较深入和系统的研究。

在国外,将权利冲突作为一个专门的法学问题进行研究是在20世纪60~70年代,有专门的著作出版和文章发表,如美国法学家德沃金的《认真对待权利》<sup>①</sup>;20世纪80~90年代后,有Jeremy Waldron的“Rights in conflict”<sup>②</sup>;Carl Wellman的*Real Rights*<sup>③</sup>;美国爱伦·艾德曼、卡洛琳·肯尼迪著的《隐私的权利》<sup>④</sup>;等等。国外学者对权利冲突的研究,有两个研究进路,一是从案例入手,一是从理论命题入手。如Jeremy Waldron的“Rights in conflict”一文,是从现实生活和立法、司法实践中的一些案例入手,分析了权利冲突的现实及解决方案;Carl Wellman的*Real Rights*一书,提出了许多权利冲突的重要命题,并通过对一些典型案例的司法推理和道德推理过程,展现了解决权利冲突的司法路径和道德路径。这些研究方法都是研究权利冲突问题时可以借鉴的重要的思想方法。

同时,西方在几十年来的法制实践中,尤其是在近十多年的司法实践中,不断地探讨如何解决、处理和平衡权利冲突的诉讼案件纠纷,最著名的案件如2006年欧洲人权法院判决的摩纳哥公主卡洛琳诉德国媒体的隐私权侵权案,法院支持了卡洛琳的诉求,并确立了有关公众人物隐私权保护的原则,即“公众人物的个人生活(隐私)只要不和公共事务发生联系,就应当受到法律保护。”<sup>⑤</sup>这一原则的确立以及这一案件的判决,推翻了流行于欧美社会长久的“公众人物的隐私权受限制保护”的这一传统定律,具有里程碑的意义。像此类的问题,在我国理论上还存在许多争论,有许多学者的观点还停留在西方过去的传统意识中。还有,中国一些学者的理论观点直接影响了中国一些案件的判决结果。因此,在立法和司法实践中如何处理这些权利冲突问题,也还存在着许多需要讨论的问题。西方的这些法制实践需要我们很好地进行总结和提炼,以启发我们思考中国法制实践问题的解决之道。

权利冲突问题涉及法学和法律的许多门类,如宪法权利问题,民事权

① 中国大百科全书出版社,1998年翻译出版。

② Jeremy Waldron, “Rights in Conflict”, *Ethics*, Vol. 99, No. 3 (Apr., 1989), pp. 503-519.

③ Carl Wellman, *Real Rights*, Oxford University Press, 1995.

④ 当代世界出版社,2003年翻译出版。

⑤ 见朱静远《法庭判决砸小报饭碗 摩纳哥公主告倒德国狗仔队》,《新闻晚报》2004年9月3日。



利问题，诉讼权利问题，等等。从理论上讲，它涉及权利理论的许多重大问题，如权利的本质，权利的限制，权利实现的条件，等等。权利理论在西方已经是具有悠久历史的发达学说和显学，有关文献著述汗牛充栋，许多思想大师都浸润其中。但从权利冲突的视角对权利理论的一些问题进行剖析，却是晚近的事情。而在实践层面，它又是以形形色色的具体冲突现象表现出来的。因此，本书研究的基本思路和方法，将主要采用法律社会学和法理学的研究方法和分析方法，集中于权利冲突的理论和实践两个方面。实践方面，将主要采用法律社会学的研究方法和分析方法，集中于对现实中发生的具体的权利冲突典型案例的搜集、归类、整理、梳理、分析，等等，从现象学的视角展示和描绘出权利冲突在中国以及国外法治进程中的种种表现和存在样态，这是研究权利冲突问题的一个重要的出发点和因由，也是克服传统的法学理论研究所存在的从概念到概念、从理论到理论之缺陷的一个重要转变和尝试。因此，对权利冲突典型案例的分析将成为实践层面的主要内容。在完成典型案例实证分析任务之后，将提出一些由典型案例提供给我们的问题或理论命题，然后运用法理学的方法，对这些理论问题进行深入的研究和分析，提出我们自己对一些问题的观点和看法。最后，将主要集中于对解决权利冲突问题的机制研究。权利冲突的解决，可能会涉及法治的各个环节，如立法解决机制，司法解决机制，执法解决机制，社会解决机制，等等，但所有这些解决办法，都建立在对权利的一些根本观念的认识上，如权利平等的观念，权利是否存在位阶关系，有无社会利益，社会利益如何兼顾，如何判断不同权利种类之间的相互关系，在中国现有的法制框架下，权利冲突的解决主要倚重于何种手段，等等。

权利冲突，实际上是社会上的各种冲突现象在法律和权利中的反映，因此，研究权利冲突，实际上是在研究社会冲突；权利冲突问题的解决，实际上就是各种社会冲突问题的解决。当然，权利冲突和社会冲突是不同的研究视域，社会冲突是一个专门的研究领域，权利冲突主要围绕着权利现象展开。但是如果我们从本质上和根源上去分析，权利冲突实际上是社会冲突的一种表现。因此，权利冲突问题的研究，对消除和减少各种社会冲突现象，维持社会稳定有着重要的理论意义和现实意义。

本书以强烈的“中国问题视角”及“解决问题”为指向，在现象、问题、理论各个方面，皆以发生在中国的活生生的具体的事例、案例为分析

对象，当然，也兼及了国外的相关理论、学说和实践。国外的相关理论、学说和争论将穿插在问题之中。本书对权利冲突这一问题的系统化研究，首先从现象学的视角展示和描绘出权利冲突在中国法治进程中的种种表现和存在样态，然后从理论上分析权利冲突现象存在的法理学层面的问题，以及这些问题在法治层面的意义所在，尤其是涉及对我们现有的权利理论的反思。最后，本书研究的落脚点在于，从法治的各个环节，寻找解决权利冲突的各种法制机制，并提出一些可供选择的法律原则或方案。因此，本课题的研究既具有深化我国法学理论尤其是权利理论的重要意义，又对中国的法治实践具有一定的现实意义。

本书在理论创新方面，将填补我国在权利冲突问题上缺乏系统性研究的空白，完善和充实我国现有的权利冲突理论，还有可能纠正我国在权利理论方面的一些认识误区；在实际应用方面，它通过研究得出的一些理论命题和观点，有助于对我国在立法、司法、执法等解决权利冲突的机制方面，提供一些有益的参考性意见，对我国法治的实践提供一些指导意见。

本书在研究方法上有一个大胆的尝试：所有的理论命题都是建立在现实的案例基础之上；所有的对理论命题的解说和分析都是建立在对现实案例的分析基础之上。这是作者多年想达致的一个研究目标和方法论转变的尝试，也想通过这样一种努力和实践，引导和转变中国法学研究中“只见林不见树”，甚至连林都不见的虚空局面，使法学问题、法学研究及对法律、政治、社会问题的研究真正地扎下根来。

# 目 录

自 序 关注实践：中国法理学研究观念与研究方法的转型 .....	1
导 论 权利冲突的研究意义及其价值 .....	1

## 第一部分 以案例形式呈现的权利冲突存在（实践） 样态及其法律问题分析（中国案例）

前言：案例研究的作用及价值 .....	1
1. 王泽鉴的理论 .....	1
2. 应重视案例研究的作用及价值 .....	3
3. 关于案例的研究方法 .....	6
4. 本书案例引用之说明 .....	6
一 人体捐献器官移植：一个关乎分配正义的权利冲突问题 .....	7
1. 基本案情：人体捐献器官的分配机制 .....	7
2. 法律问题：自然法（自然权利、自然秩序）→道德法 （道德权利、道德秩序）→人定法（法定权利、法律秩序） 的逐步过渡 .....	13
3. 另一种思路：发挥医疗资源的最大化原则——布洛克的观点 .....	16



4. 最新进展：器官分配系统强制使用 .....	17
5. 如何解决器官短缺问题：国家拟建立人体器官捐献 基金解决器官捐献中的问题 .....	19
6. 国内首部人体器官捐献地方性法规于 2013 年 3 月实施 .....	20
7. 器官捐献的域外经验：全球推崇西班牙模式 .....	22
二 四川大凉山“失依儿童”的抚养权问题：习惯权利 与法定权利的冲突 .....	25
1. 基本案情：四川大凉山“失依儿童”的抚养权问题 .....	25
2. 法律问题：习惯权利与法定权利的冲突 .....	26
三 黑龙江大庆银行抢劫案引发的问题：国家财产权和个人 人身安全权相冲突的案例 .....	26
1. 基本案情：黑龙江大庆银行抢劫案引发的问题 .....	26
2. 法律问题：法律义务还是道德义务？国家财产权 和个人人身安全权相冲突 .....	28
3. 相关问题讨论：“小悦悦被碾死案”中见死不救引发的 法律义务与道德义务的争论 .....	30
四 广西钦州“抱养弃婴案”引发的问题：抱养弃婴与讨回 亲子抚养权相冲突的案例 .....	32
1. 基本案情：广西钦州“抱养弃婴案”引发的问题 .....	32
2. 法律问题：抱养弃婴行为与讨回亲子抚养权的冲突 .....	35
3. 类似案例以及 2013 年河南兰考大火烧死 7 名孤儿 和弃婴案 .....	38
4. 2013 年 6 月民政部等七部委发文禁止任何机构和个人 私自收留弃婴 .....	40
五 山东济南银行储蓄引发的问题：公民储蓄权 与银行执法权及维权成本 .....	42
1. 基本案情：山东济南银行储蓄引发的问题 .....	42
2. 法律问题：银行执法权与公民储蓄权及维权成本 .....	43
3. 类似案例：江西瑞安的银行储蓄案 .....	45