

张建田◎著



JunRenShuoFa

军人说法

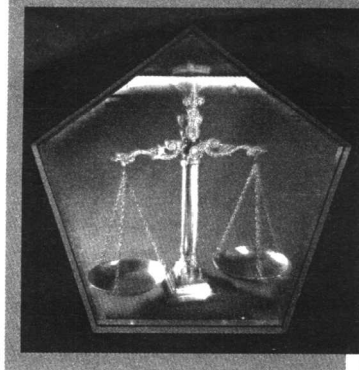
涉军案例 法治评说

专家学者观察军法问题的窗口 司法人员点评典型案例的平台
基层官兵维护合法权益的向导 广大公民学习法律知识的参考



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

张建田◎著



JunRenShuoFa

军人说法

涉军案例 法治评说

专家学者观察军法问题的窗口 司法人员点评典型案例的平台
基层官兵维护合法权益的向导 广大公民学习法律知识的参考



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

军人说法/张建田著. —北京:法律出版社,2005. 8
ISBN 7-5036-5770-7

I. 军… II. 张… III. 军法—中国 IV. E266

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 089720 号

法律出版社·中国

责任编辑/徐 晶

装帧设计/汪奇峰

出版/法律出版社

编辑统筹/法规与大众读物出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京中科印刷有限公司

责任印制/吕亚莉

开本/850×1168 毫米 1/32

印张/13.375 字数/345 千

版本/2005 年 8 月第 1 版

印次/2005 年 8 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995 苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 7-5036-5770-7/D·5487

定价:25.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

作者简介

张建田 江苏省盱眙县人。1976年12月应征入伍,1978年考入西南政法大学法律系,1982年毕业获法学学士学位。先后在福州军区军事法院、解放军军事法院等单位担任审判员。1988年8月调入中央军委法制局,现为中央军委法制局正师职法制员,大校军衔,担任北京市军事法学研究会副秘书长,中国政法大学军事法研究中心特约研究员,北京市政法管理干部学院兼职教授。1992年被中国法学会评为全国法学系统先进个人。1999年被北京市法学会评为优秀中青年法学家,同年获中国法学会组织评选的第二届全国杰出中青年法学家的提名奖。多年来,先后参与《中华人民共和国刑法》、《中华人民共和国刑事诉讼法》、《中华人民共和国国防教育法》、《军品出口条例》、《导弹及相关物项和技术出口管制条例》、《装备条例》、《装备采购条例》等20多部法律、法规的起草、修改和审查工作,负责和参与《中华人民共和国军事法规汇编》、《中国军事百科全书·军事法分册》、《法学概论》(全军院校统编教材)、《军事法学》等书的审定和编写工作。先后撰写《中国军事法学》、《军人违反职责罪》、《邓小平法制思想研究》、《中国军事法学研究的回顾与思考》等学术专著10余部,发表法学类学术论文120多篇,还撰写了《他们是怎样走上犯罪道路》、《军人法律知识问答》等普法读物10余本。

自序

20多年前,我刚从大学毕业,便如愿以偿到了恢复重建的解放军军事法院,当上了一名“军法官”。由于工作的需要,使我对办案工作产生了浓厚的兴趣。透过一份份庄重的判决书,不仅让人感触到社会现象与人情心态的错综复杂、情形疑窦,而且能够体味到办案人员所需要的严谨细致、情理相融、知识功底深厚的职业品格。多年来尽管已经不在司法机关工作,但是日常生活中遇到的涉及军队、军人的案例仍然能够吸住我的目光,引起我的关注。当然,随着依法治国、依法治军正日益深入社会,走进军营,我们所见到的案例,已不再是清一色的刑事案件了,许多与军人相关的民事维权、军纪军法、恋爱婚姻、程序诉讼等案例的大量涌现,令我们耳目一新。众所周知,对于案例的剖析和探究益处不少,它不仅是专家学者理解和掌握法的精髓的重要途径,也是为立法、司法实践服务,向社会传播法律知识,为人们排忧解难的好形式。从军人的视角观察,依据国家的法律、法规和军队的条令条例,点评涉军案例,剖析法律问题,启迪读者思索,便成为我多年来想做的一件事情。于是,就有了这本《军人说法》的问世。

本书中收集的案例涉及法律知识点多、面广,有的法律解析还带

有一点学术探究的性质,由于写作时间和水平有限,对一些案例的分析和点评难免有说不透、道不明的地方,甚至疏漏、失当之处也在所难免。尤其在本书的编排上更是从实际出发,分设维权、婚恋、军纪、刑罚、诉讼篇,如果这种编排方式给读者带来不便的话,敬请谅解。如果读者认为这本书还有一点参考价值的话,我将乐意继续“说”下去。

在此,衷心感谢法律出版社给军人提供一个说法的“讲坛”。

2005年7月26日于北京

目 录

维权篇

1. “多管闲事”的烦恼/3
——关于无因管理的法律问题
2. 阅兵俩姊妹的维权之诉/5
——关于肖像权的法律保护
3. 不翼而飞的“手机”/10
——关于民事赔偿损失的责任主体
4. 遭冷落的“义务兵免费信件”/12
——关于邮电所拒绝履行法定义务的责任
5. 入伍后的烦恼/15
——关于在职入伍的军人合法权益的维护
6. 透析“军地婚庆”广告/19
——关于涉军商业广告的违法性
7. 面对高昂的诉讼费/22
——关于军人的法律援助问题
8. “长城夜景”折射的是非/26
——关于著作权的保护与侵权责任
9. 奖章不慎丢失之后/28
——关于荣誉权的构成与侵权责任
10. 被盗用的军官证/31
——关于姓名权的认定与侵权责任

11. 鸡不下蛋谁之过/35
——关于军事设施保护的法律问题
12. 军训引发的责任/38
——关于民事赔偿责任的确定与分担
13. 不守法的私营车/41
——关于履行优待伤残军人法律义务的主体和范围
14. 演习场上的爆炸声/44
——关于侵权损害赔偿责任的确定与分担原则
15. 殡仪馆的风波/47
——关于违约责任与侵权责任的区分
16. 意外致残之后/51
——关于人身损害赔偿与军人医疗伤亡保险
17. 面对醒醒的手机短信/54
——关于性骚扰行为的认定和处理
18. 好心招来的官司/57
——关于无偿搭乘军车造成损害的民事责任
19. 靶场飞来的流弹/60
——关于民事赔偿的公平责任原则
20. 追逃歹徒的义举/63
——关于见义勇为与民事责任承担
21. 珍重战友的爱心/67
——关于重大误解的民事行为
22. 医疗责任的纷争/70
——关于无过错医疗行为的法律责任
23. “人防办”上了原告席/73
——关于拆毁人防工程引发的诉讼赔偿
24. 失衡的协议/76
——关于违反法律、法规的民事行为的效力
25. 来自加油站的噪音/79

- 关于违反国家环保规定的法律责任
- 26. 谁该为“加班费”“埋单”/81
 - 关于劳动法不适用于军事机关的特殊情况
- 27. 天灾还是人祸/85
 - 关于军人路边等车被树枝砸死的责任归属
- 28. 杨子荣“养子”的诉讼 /87
 - 关于死者的名誉权保护
- 29. 宝马车被“没收”的真伪/90
 - 关于委托代理的法律问题
- 30. “艾滋病”的“误诊”之诉/93
 - 关于正常的医疗行为与名誉侵权之区别
- 31. “先使用后付款”的骗局/95
 - 关于买卖合同纠纷的认定和处理
- 32. “军人免费”变奏调/98
 - 关于地方规章和公告的法律效力
- 33. 军校生的困惑/100
 - 关于义务兵家属优待的资格和范围
- 34. 免费乘车的索赔/102
 - 关于客运合同关系的认定与处理
- 35. 为了军人的清白/106
 - 关于名誉侵权的认定和分析
- 36. 优待权被取消之后/108
 - 关于伤残军人的免费乘车权
- 37. “军人票价不上浮”的疑惑/112
 - 关于承诺不实的相应责任
- 38. 摄影作品的“白用”与“盗用”/115
 - 关于职务作品与法人作品
- 39. 售票之诉/119
 - 关于单位内部规定不得对抗国家法律、法规

- 40. 免费停车与免赔之间/122
 - 关于保管合同关系的认定与处理
- 41. 聚焦“天下第一刀”案/125
 - 关于实用新型专利创造性的评判
- 42. 手机漫游承诺失约之后/130
 - 关于不可抗力的认定

婚恋篇

- 43. 结婚登记的疑虑/137
 - 关于军人适用《婚姻登记条例》问题
- 44. 征婚带来的诉讼/140
 - 关于军人参与地方的征婚活动问题
- 45. 未触及“禁令”的婚恋/143
 - 关于“不得在部队驻地找对象”规定的理解
- 46. 透析“青春损失费”/147
 - 关于附条件赠与与侵权责任
- 47. “彩礼”之诉/150
 - 关于借婚姻索取财物与赠与关系
- 48. 李代桃僵的无知/153
 - 关于无效婚姻的认定和处理
- 49. 病房举行的婚礼/156
 - 关于结婚的法定条件
- 50. 错位的婚姻/159
 - 关于尊重军人离婚权利的问题
- 51. 离婚与析产/162
 - 关于军人离婚住房补贴等的归属
- 52. 独守空房的军嫂/165
 - 关于下落不明军人的离婚诉讼

53. 被“丈夫”欺骗的女军人/169
——关于无效婚姻和可撤销婚姻
54. 一夫岂能两娶/173
——关于重婚罪
55. 难腾退的“鸯鸳房”/176
——关于离异后的地方人员租住部队公寓房问题

军纪篇

56. 找上门的“官司”/181
——关于军人私用居民身份证的法律后果
57. 慎用“杀手锏”/183
——关于留用察看的性质及其运用
58. “提前退役”的大学生/186
——关于逃避服现役义务的法律責任
59. 惹祸的“军医”/189
——关于擅自聘用地方医务人员的责任
60. 不该披露的隐私/192
——关于私拆信件导致部属自杀的法律責任问题
61. 献血规定引发的争论/195
——关于地方性法规对驻军作出的强制规范的效力
62. 库房被转租之后/198
——关于违规签订的房屋租赁合同的效力
63. 小心《飘动的红丝带》/202
——关于军人可否作公益性广告
64. 质疑“航天员专用”/204
——关于军人可否涉足商业广告活动
65. 酒后驾车者的委屈/207
——关于军队警备部门的职责与权限
66. 闯祸的报废军车/211

——关于报废军车肇事的法律责任

67. 赌酒酿就的苦涩/213

——关于与人打赌喝酒致死应否“自食其果”

68. 不能签订的合同/215

——关于军队对外签订合同的主体资格

69. 营长的女儿出事之后/218

——关于民事赔偿责任的确定及其分担

70. 养鸡场遭遇禽流感/221

——关于房屋租赁合同的成立与生效

71. 买假者的教训/225

——关于军人购买、伪造假文凭的法律责任

72. 谁该为他犯罪“埋单”/228

——关于未成年人刑事附带民事的民事赔偿

73. 多余的“担保人”/231

——关于部队领导对部属之间借款行为的担保

74. 鲜血“白流”的困惑/235

——关于义务献血的相关规定

75. 不该“承包”的养鱼场/238

——关于农副生产的经济手段

76. 失灵的“土政策”/240

——关于单位规章制度不得与国家和军队的规定相抵触

77. 恶作剧酿成的后果/243

——关于编造虚假恐怖信息罪与军纪处分

78. 未能如愿的出路/246

——关于违纪未取消军官职务人员的退役安置

79. “军事夏令营”引来的诉讼/249

——关于表见代理

刑罚篇

- 80. “军中俊男”的谎言/255
 - 关于诈骗罪与冒充军人招摇撞骗罪
- 81. 危险的恋情/258
 - 关于奸淫幼女罪与强奸罪
- 82. 未成年的“军人”如何进入军营/261
 - 关于受贿罪与接送不合格兵员罪
- 83. “玩枪”的悔恨/265
 - 关于武器装备肇事罪
- 84. 手枪丢失之后/267
 - 关于玩忽军事职守罪
- 85. “喜之郎果冻”包藏的罪恶/270
 - 关于“麻醉”军人抢劫钱财的定罪
- 86. 张狂的“土霸王”/273
 - 关于非法拘禁罪
- 87. 军工质量事故的背后/276
 - 关于故意提供不合格武器装备罪
- 88. 被阻断的光波/280
 - 关于破坏军事通信犯罪的过失犯
- 89. 蔑视哨兵的代价/284
 - 关于阻碍军人执行职务罪
- 90. 父母来队之前/286
 - 关于军人携枪外逃境外行为的定罪
- 91. 肇事炮车/289
 - 关于武器装备肇事罪
- 92. 未遂的罪恶/292
 - 关于强奸犯罪的未遂与中止

93. 荒唐骗官记/294
——关于伪造武装部队公文、证件、印章罪
94. 贪图之路/297
——关于非法制作、买卖军车牌照的刑事责任
95. “快速致富”的闹剧/300
——关于假冒军人查扣假“军车”的定罪
96. 徒有虚名的“退伍军人”/302
——关于“假兵案”中的刑事责任认定
97. 逃费的“军车”/304
——关于假冒军车搞营运的法律责任
98. 出卖机密的结局/308
——关于非法提供军事秘密罪与间谍罪的区别
99. 借枪酿就的苦果/312
——关于保管人员出借枪支造成严重后果的定性
100. 生日聚会之后/316
——关于指使部属违反职责罪与非罪
101. 被“拍卖”的营院/319
——关于擅自出卖、转让军人房地产罪
102. “关禁闭”酿成的恶果/321
——关于虐待部属行为的罪与非罪
103. 失控的文件/324
——关于危害军事秘密行为的定罪
104. “活动费”之谜/327
——关于索取他人上军校“活动费”的性质认定
105. 走进“大墙”的退伍军人/330
——关于继续犯不受追诉时效的限制
106. 废品收购站的坦克/334
——关于擅自处理退役、报废武器装备的法律责任
107. 鱼与熊掌岂能兼得/336

- 关于复员改转业骗得“县官”安置的定罪
- 108. 荒诞的“租赁”协议/339
 - 关于冒充军人出租假军车牌照获利的定性
- 109. 惹事的“高局长”/342
 - 关于伤害罪与阻碍军人执行职务罪
- 110. 不该派出的“救兵”/345
 - 关于擅自动用兵力介入地方经济纠纷的定性
- 111. 与军人的配偶同居之后/347
 - 关于破坏军婚罪的主体资格认定
- 112. 难以消逝的硝烟/349
 - 关于依法执勤与过失致人死亡
- 113. 半夜“袭击者”/352
 - 关于假想防卫的刑事责任
- 114. 血洒接兵路/356
 - 关于非法持枪射死军人的定罪
- 115. 射击场上的惨案/359
 - 训斥部属导致恶性案件发生的定性
- 116. 网站泄密者/362
 - 关于网上泄露军事秘密的法律适用
- 117. 不该爆炸的手榴弹/366
 - 关于擅自组织民兵实弹投掷训练造成伤亡的定罪
- 118. 母女俩的“二重唱”/368
 - 关于破坏军婚罪与重婚罪

诉讼篇

- 119. 法庭风波/375
 - 关于地方司法机关拘留军人的权限问题
- 120. 置之不能不理/377

——关于正确对待人民法院的诉讼文书

121. “逃兵”之诉/380

——关于军事机关的行政处罚权

122. 军人失踪之后/383

——关于部队能否作为利害关系人宣告军人死亡

123. 刺有“忍”字的年轻人/388

——关于预征人员逃避兵役的行政处罚

124. 败诉的教训/390

——关于军事法规作为地方法院判案的依据问题

125. 地方法庭上的犯罪军人/393

——关于地方司法机关管辖犯罪军人案件的特殊情形

126. “点验”风波/396

——关于点验与搜查的区别

127. 状告无门/398

——关于地方法院受理涉军房产纠纷案

128. 军地犯罪之罚/402

——关于退役军人军地干涉犯罪案件的管辖

129. 盗枪的“硕鼠”/404

——关于军人退役犯罪的管辖

130. “捉奸”的是是非非/407

——关于证据的合法性与侵权问题

维 权 篇

军人说法

junrenshuofa