



人民法院案例选

CHINA LAW REPORT

2017年 第10辑 总第116辑

最高人民法院中国应用法学研究所 / 编

公报案例

陈雪琴诉重庆商社新世纪百货连锁经营有限公司等产品销售者责任纠纷案

仇玉亮等诉中国人民财产保险股份有限公司灌云支公司等意外伤害保险合同纠纷案

案例精析

深圳市快播科技有限公司、王欣等传播淫秽物品牟利案

刘华、盛罡等故意毁坏财物、开设赌场案

马吉奎故意伤害案

黄钟、洪振快诉郭松民名誉权纠纷案

王洁颖、董鹏程诉首都医科大学附属复兴医院医疗损害责任纠纷案

姜奉全诉重庆市恒益丰建筑劳务有限公司、重庆鼎兴电梯工程有限公司等生命权、健康权、身体权纠纷案

徐

腾

陕

取

科技有限公司侵犯信息网络传播权纠纷案

宝鸡市人民政府不履行土地行政确权法定

域外摘英

德国联邦宪法法院对背信罪判决的合宪性审查



人民法院案例选

CHINA LAW REPORT

2017年 第10辑 总第116辑

最高人民法院中国应用法学研究所 / 编

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

人民法院案例选. 总第 116 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, 2018. 1

ISBN 978 - 7 - 5109 - 2016 - 5

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 (2018) 第 001486 号

人民法院案例选 2017 年第 10 辑 (总第 116 辑)

最高人民法院中国应用法学研究所 编

责任编辑 兰丽专

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)67550626 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

客服 QQ 2092078039

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定彩虹印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787 × 1092 毫米 1/16

字 数 310 千字

印 张 17.25

版 次 2018 年 1 月第 1 版 2018 年 1 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 5109 - 2016 - 5

定 价 32.00 元

版权所有 侵权必究

《人民法院案例选》 编审委员会

主 任	沈德咏	李少平		
委 员	(按姓氏笔画为序)			
	于厚森	王少南	王 蕊	牛 凯
	叶晓颖	刘合华	许建峰	沈 亮
	杨临萍	宋晓明	张勇健	张一丽
	李成玉	李 亮	周 峰	周小莹
	郑学林	范明志	邵中林	胡仕浩
	姜启波	贺小荣	夏道虎	倪寿明
	黄文俊	黄永维	钱晓晨	曹守晔
	蒋惠岭	董文濮	程新文	裴显鼎
	颜茂昆	戴长林		

《人民法院案例选》 学术委员会

主任 陈光中 王泽鉴 应松年 委员
委员 (按姓氏笔画为序)

马怀德 王利明 卞建林 汤维建
陈兴良 李曙光 张卫平 张 骐
吴汉东 姜明安 赵秉志 黄 进

《人民法院案例选》 编辑委员会

主 编 蒋惠岭

副主编 曹守晔 范明志 牛 凯

编辑部主任 杨 奕

编 辑 李玉萍 李 明（刑事）

杨 奕（民事）

韩建英（商事）

丁文严（知识产权）

黄 斌 韩德强（行政、国家赔偿）

黄西武（海事海商）

陈 敏 代秋影 朱新林（其他）

编 务 次晓宇

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》，已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》;2012年,中国应用法学研究所下发了《关于印发〈人民法院案例选〉案例编写体例与报送规范的通知》,2016年,中国应用法学研究所下发了《关于规范〈人民法院案例选〉编写体例及报送规范的通知》。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、组织化和编辑队伍的专门化。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作出进一步的努力:

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,并不是每一个案件都具有典型性,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,有的是法律适用中出现新问题的案件,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和归纳,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关经验,充分运用法院在案例研究与开发方面的天然优势,创新案例开发的方式,加大案例开发的力度,提高案例开发的水平,全方位地发挥案例对审判工作的指导作用,对法学理论创新的启发作用,对完善国家立法的促进作用,对起草司法解释的支持作用,对宣传法制的教育作用,对化解纠纷的示范作用等。因此,我们要从多个方面多个视角挖掘案例开发和使用的深度,既可以按照案由、罪名、条文、主体、情节等多方面进行分类和研究,以方便法律职业共同体和社会公众对案例的学习与使用;也可以按照案例的普法价值、历史价值、理论价值、实践价值和综合价值等进行分类和研究。还可以视情况不同而采取不同的编辑体例等。对于指导性案例的案例指引、裁判要旨、要点提示等,还可以单独编辑整理成集,以丰富司法理论与服务司法实践。

四、认真总结案例工作经验，加快案例指导制度建设

人民法院的案例工作应当与时俱进，不能长期在无序和低层次上徘徊，要立足于建设公正高效权威社会主义司法制度的大目标，及时总结经验，构建中国特色社会主义案例指导制度。各级人民法院都要重视案例工作，善于运用案例指导审判工作。从目前来看，虽然法官编选案例的积极性很高，在审判实践中参考使用案例的情形越来越多，但从总体上看，法官主动发现和使用案例的意识还不够自觉，在如何寻找和使用案例方面还存在很多困惑。因此，急需建立一套科学的、操作性强的案例指导制度，来指导全国法院特别是基层法院的广大法官正确使用案例。在这方面，中国应用法学研究所应当发挥好自己的优势，在构建中国特色社会主义案例指导制度方面发挥独特作用。还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司法为民、公正司法工作主线，实现“让人民群众在每一个司法案件中都感受到公平正义”目标的有效方式，充分利用审理案件、编选和研究指导性案例的独特条件，以求务实和改革创新的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作出应有的贡献。

出版说明

《人民法院案例选》是最高人民法院最早创办的案例研究连续出版物，也是我国改革开放以后出版时间最早、延续时间最长、出版册数最多的案例研究书籍。创办二十多年来，《人民法院案例选》坚持“反映审判面貌，总结审判经验，研究审判理论，服务审判工作”的编选方针，突出“真实、全面、及时、说理”的编辑特色，从一个侧面记载了人民法院审判工作发展的轨迹，反映人民法院审判活动的面貌，展示了人民法院审判工作的成就，受到了学术界与实务界的普遍关注和喜爱，在全国法院、社会各界乃至国际上都产生了广泛的影响、取得了良好的声誉、得到了广泛的认可，成为法研所乃至最高人民法院的品牌性刊物。

随着法律界对案例分析和案例指导需求的增长，关于案例分析的书刊越来越多，竞争也越来越激烈。同时，也出现了很多问题。一是虽然平台增多，但缺乏集中性、系统性；二是虽然数量增大，但缺乏精选性、经济性；三是虽然来源多元化，但缺乏权威性，给法律工作者使用案例增加了难度。因此，《人民法院案例选》将作出符合读者期待的变化，改为月刊。

改版后的《人民法院案例选》将继续秉承“反映审判面貌、司法水平和指导审判工作并重”的编辑方针，形成“全面、及时、权威、开放”的编辑特色。考虑到最高人民法院发布、评析、编辑案例的权威

性和说服力，改版后的《人民法院案例选》将全面收集最高人民法院以各种载体发布的各类典型案例，按照读者最普遍的阅读习惯重新编辑，按月集中展现在读者面前，形成“指导性案例”“公报案例”“审判指导与参考”“典型案例发布”等栏目。同时，《人民法院案例选》继续保留经典的“专题策划”“案例精析”栏目，展现各地法院的优秀案例和司法智慧。

此外，为增强互动性和可读性，《人民法院案例选》增设了“域外撷英”“过把瘾”“专家关注”等栏目。为发挥《人民法院案例选》培育思想、褒奖学术的理念，特推出“案香浮动”栏目，刊登某位法官的三至五个优秀裁判案例，挖掘其中裁判精髓，充分展现专家型法官的个人风采、人生经历、著述思想及对司法事业的热爱与贡献。

为进一步适应案例工作发展的新形势、新要求，提高案例的质量、编写与报送效率，《人民法院案例选》对案例编写报送体例做了部分修改和完善，具体要求请参阅“中国应用法学网”刊载的《〈人民法院案例选〉案例编写体例与报送规范》。

由于水平所限，本书在编辑过程中存在的不当之处，敬祈读者批评、指正。

编者

二〇一七年一月

目录 / CONTENTS

人民法院案例选

2017年第10辑·总第116辑

一、公报案例

陈雪琴诉重庆商社新世纪百货连锁经营有限公司等产品销售者责任
纠纷案 /3

仇玉亮等诉中国人民财产保险股份有限公司灌云支公司等意外伤害
保险合同纠纷案 /8

二、案例精析

刑 事

深圳市快播科技有限公司、王欣等传播淫秽物品牟利案

——网络视频缓存加速服务提供者构成传播淫秽物品牟利罪的认定

最高人民法院 李静然

北京市海淀区人民法院 游 涛

/15

刘华、盛罡等故意毁坏财物、开设赌场案

——开设赌场罪中赌场及共犯的认定

新疆维吾尔自治区乌鲁木齐市米东区人民法院 乔巴生 /30

马吉奎故意伤害案

——行为人动态处境应成为认定正当防卫的重要考量因素

浙江省宁波市中级人民法院 袁玮玮 徐 超 /39

王宁贩卖毒品案

——上诉不加刑原则在发回重审案件中的适用

北京市第二中级人民法院 李 凯 /45

覃凤达、张兆许等诈骗、非法获取计算机信息系统数据、非法控制计算机信息系统、提供侵入、非法控制计算机信息系统程序、工具案

——电信诈骗的认定及牵连犯处断的适用

安徽省宣城市中级人民法院 曹 沂 /55

民 事

王军诉大连油脂化学厂、大连非凡拍卖有限公司物权确认纠纷案

——合同报批义务的性质与效力

沈阳铁路运输中级法院 李 钢 /62
辽宁省高级人民法院 陈 晨

黄钟、洪振快诉郭松民名誉权纠纷案

——名誉侵权案件中对过错及容忍义务之认定及审理思路

北京市第一中级人民法院 李晓龙 刘雅璠 /71

王洁颖、董鹏程诉首都医科大学附属复兴医院医疗损害责任纠纷案

——缺陷出生侵权损害赔偿责任的认定

北京市第二中级人民法院 肖荣远 /81

史雪莹诉中国华融资产管理股份有限公司云南省分公司、昆明明丰房地产开发有限公司案外人执行异议纠纷案

——房屋消费者物权期待权在执行异议之诉中的保护

云南省高级人民法院 汤莉婷 /97

李延起、李清燕等诉北京市平谷区医院医疗损害责任纠纷案

——医疗过错鉴定意见的调整

北京市平谷区人民法院 李 扬 陈胜杰 /103

邵英喜、张平英等诉湖南有色郴州氟化学有限责任公司环境污染责任纠纷案

——环境侵权案件因果关系的证明责任承担

湖南省郴州市中级人民法院 陈建华 /109

姜奉全诉重庆市恒益丰建筑劳务有限公司、重庆鼎兴电梯工程有限公司等
生命权、健康权、身体权纠纷案

——共同侵权应当根据过失大小或者原因力比例各自承担相应的赔偿责任

重庆市璧山区人民法院 周 敏 /122

重庆市绿色志愿者联合会诉恩施自治州建始磷厂坪矿业有限责任公司水污染
责任纠纷案

——环境侵权责任中“停止侵害”的具体适用

重庆市高级人民法院 黄 成 /133

厦门汉超科技有限公司诉厦门市三永鑫金属制品有限公司借款合同纠纷案

——附两个以上延缓条件的民事法律行为

福建省厦门市同安区人民法院 洪佩兰 杨文德 /144

商 事

徐水友诉叶徐峰股权转让纠纷案

——城商行非上市金融机构职工内部原始股转让的效力及损失计算问题

浙江省绍兴市中级人民法院 张 靓 /151

上海萨苏进出口贸易有限公司诉上海奕亨进出口有限公司进出口代理
合同纠纷案

——进出口代理中的注意义务和减损义务

上海市浦东新区人民法院 陆申甲 /161

知识产权

腾讯计算机系统有限公司诉北京易联伟达科技有限公司侵犯信息网络传播权
纠纷案

——破坏技术措施盗链的行为是否侵犯信息网络传播权

北京市海淀区人民法院 李 颖 /169

爱空间科技(北京)有限公司诉河南车前草计算机科技有限公司不正当竞争
纠纷案

——信息网络环境下不正当竞争行为的认定

北京市高级人民法院 陶 钧 /182

行政及国家赔偿

湖北省武汉市洪山区人民检察院诉武汉市洪山区城乡统筹发展局不履行渔业
养殖监管法定职责案

——行政机关怠于履行法定职责的判断标准

湖北省武汉市洪山区人民法院 冉超 /197

寿光中石油昆仑燃气有限公司诉寿光市人民政府、潍坊市人民政府解除政府
特许经营协议案

——行政机关强制收回特许经营权的效力性认定和合法性评价

山东省高级人民法院 侯勇 温贵能 /207

陕西省宝鸡市渭滨区益门堡基督教堂诉宝鸡市人民政府不履行土地行政确权
法定职责案

——行政机关的土地确权行为被人民法院依法撤销后仍然负有继续履行
土地确权的法定职责

陕西省高级人民法院 张慧颖 /218

三、域外撷英

德国联邦宪法法院对背信罪判决的合宪性审查 /229