

中国现代法学论丛

ZHONGGUO XIANDAI FAXUE LUNCONG

与审判案例要览

YU SHENPAN ANLI YAOLAN

单长宗 刘印深 段思明 / 主编

中国言实出版社

中国现代法学论丛 与审判案例要览

单长宗 刘印深 段思明/主编

中国言实出版社

北 京

图书在版编目(CIP)数据

中国现代法学论丛与审判案例要览/单长宗等主编.

- 北京:中国言实出版社,2001.8

ISBN 7-80128-333-3

I. 中...

II. 单...

III. ①法学-研究-中国-文集 ②审判-案例-汇编-中国

IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2001)第 051622 号

中国言实出版社出版发行

北京市西城区府右街 2 号 邮政编码 100017)

电话:64924761 64924716

<http://www.zgyscbs.com>

新华书店经销

中国农业大学印刷厂印刷

850 毫米×1168 毫米 32 开 196 印张 4500 千字

2001 年 10 月第一版 2001 年 10 月第一次印刷

印数 1-3000

定价:698.00 元

(如印装质量不合格 请与出版社联系调换)

《中国现代法学论丛与审判案例要览》

顾问、学术指导、编委会

顾 问 (以姓氏笔划为序)

王发荣 (陕西省高级人民法院院长)

吕伯涛 (广东省高级人民法院院长)

吴家友 (湖北省高级人民法院院长)

李佩佑 (江苏省高级人民法院院长)

赵士杰 (云南省高级人民法院院长)

梁宝俭 (中国法官协会秘书长)

韩云萍 (安徽省高级人民法院院长)

蔡 彰 (吉林省高级人民法院院长)

学术指导 (以姓氏笔划为序)

朱启超 (北京大学法学院教授、博士生导师)

孙泊生 (最高人民法院原审判委员会委员、告诉中
诉庭原庭长、国家法官学院教授)

张泗汉 (中国法官协会研究部主任、教授)

- 闵治奎 (人民法院出版社原副社长、编审)
- 单长宗 (中国法学会刑法学研究会副总干事、国家法官学院教授)
- 杨克佃 (最高人民法院行政审判庭原庭长、中国法学会行政法研究会副会长)
- 杨金琪 (最高人民法院知识产权庭原副庭长、国家法官学院兼职教授)
- 梁书文 (最高人民法院原审判委员会委员、民事审判庭原庭长)
- 黄赤东 (最高人民法院原审判委员会委员、经济审判庭原庭长)
- 路文修 (最高人民法院研究室民经处原处长、副局级审判员)

编委会

编委会主任

单长宗 (中国法学会刑法学研究会副总干事、国家法官学院教授)

吴合振 (河南省高级人民法院副院长)

米振翔 (河北省高级人民法院副院长)

邬红旗 (四川省高级人民法院副院长)

于世平 (天津市高级人民法院副院长)

姚静轩 (海南省高级人民法院副院长)

冯蕴强 (湖北省高级人民法院二级高级法官)

编委会副主任 (以姓氏笔划为序)

王红岩 孔 志 孙桂环 李璞荣

宋 超 陈守业 彭敖瑞 赫连佳新

主 编

单长宗 (中国法学会刑法学研究会副总干事、国家法官学院教授)

刘印深 (国家检察官学院河南分院院长)

段思明 (福建省高级人民法院高级法官)

副 主 编 (以姓氏笔划为序)

吴令起 李为民 李剑清 洪志坚

唐慧萍 常建民 蒋人发

编委 (以姓氏笔划为序)

丁义明	丁良喜	于世平	马贤兴	王一心	王珩
王旭盛	王红岩	王保生	王海明	牛兴全	孔志
冯格远	冯蕴强	孙桂环	刘万洪	刘玉安	刘印深
刘春年	刘树选	米振翔	郭红旗	乔展勇	安志民
严翔	汪家乾	李为民	李剑清	李刚	李晓轩
李璞荣	李恩慈	阮思宇	张郁	肖辉	肖庆浪
吴忠弟	吴令起	吴合振	吴家林	吴晓东	时永才
陈守业	陈厚培	沈杨	欧长生	单长宗	郑全慈
郑伯胜	周宜雄	姚静轩	娄爱国	郝惠清	郝东亚
洪祖	洪志坚	姚勇夫	项成文	赵玉梅	赵美珠
赵璐	段思明	贺胜生	莫宗艳	秦玉光	唐浩茫
唐慧萍	郭夹乐	常建民	蒋人发	蒋玉玲	彭敖瑞
蒲继光	魏刚	赫连佳新			

特邀编委 (以姓氏笔划为序)

丁嘉和	马永龙	马大壮	邓尧昌	尹林	尹桂森
王放	王邦清	王振民	王维春	王曙光	王立明
王雄飞	冯建平	叶茂顺	刘戈戈	刘恒军	刘秉德
刘建章	许以强	孙志宏	孙奇杰	邹三元	张文忠
张玉东	张基本	宋文海	李凤桐	李世番	李晶
李振扬	巫江平	闵振华	汤流	何月文	周广生
罗耀鑫	胡长生	钟其璧	钟振祥	柯绍和	姜毅
浦旦东	钱正宝	原永忠	徐明星	常福林	彭志强
廖重瑶	潘声贤	戴大中			

前 言

随着我国改革开放的全面展开，具有中国特色的社会主义市场经济正在形成。为了保证社会主义市场经济的健康发展，必须推进社会主义法制的健全和完善，构筑具有中国特色的社会主义法制体系。中国法官协会研究部和北京律志文化交流中心组织编辑了《中国现代法学论丛与审判案例要览》一书，目的在于总结多年来法学理论研究成果，提高执法人员办案水平。

《中国现代法学论丛与审判案例要览》分为“中国现代法学论丛”和“审判案例要览”两大部分。其中“论丛”部分是通过向全国各地法律界专家、学者以及从事司法工作人员征稿并进行精选而成。“要览”部分收录的除最高法院公报的案例外，还有各地高、中级人民法院以及从事司法工作人员报送的案例，注重选用典型、实用、高质量的案例。每个案例分为“案情”、“审判”及“评析”三部分内容。

本书由中国法官协会秘书长梁宝俭等担任顾问，中国法学会刑法学研究会副总干事单长宗等担任主编，编撰工作由国内从事多年法律工作的专家、学者担任。我们希望本书对法律工作者、大专院校、法律服务机构有一定的参考和实用价值。

由于水平有限，书中难免有不妥之处，敬请读者批评指正。

本书编委会

2001年9月

目 录

上卷 中国现代法学论丛

第一篇 法学理论

法、法律、法的本质	(3)
权利的觉醒与法治的实现	(8)
论中国传统观念对法治进程的影响	(12)
法之安全经济学原理	(21)
宪法修改与罪犯改造	(25)
危害国家安全罪若干问题探讨	(37)
我国情事变更立法的必要性	(50)
情势变更原则若干问题探析	(58)
公益诉讼制度：公民参加国家事务管理的新途径	(68)
依法治国方略是邓小平民主法制思想的新发展	(97)
建设社会主义法治国家应遵循的基本原则	(109)
“一国两制”与传统法律本质理论的再认识	(116)
“一国两制”下区际司法协助的重要举措	(127)
以十五大精神为指导，提高地方立法质量	(139)

刑罚公正论	(148)
试论犯罪学与刑法学的联姻	(164)
我国刑法中的严格责任制度	(174)
如何贯彻刑法第一百二十条	(177)
略论我国刑事诉讼中的口供制度及其完善	(181)
论刑事集团诉讼	(194)
龙式犯罪构成论	(207)
试论主、客观相一致的刑事责任原则	(214)
刑民合一抑或刑民分审	(231)
浅谈刑事简易程序的适用	(238)
刑事赔偿中的协商程序	(244)
刑事赔偿与其他赔偿形式之区别	(248)
刑事受害人的过错责任及其立法思考	(253)
对中级法院管辖的刑事案件被告人集中羁押的思考	(259)
刑法条文中的“模糊概念”急需明确	(265)
刑事裁判文书引用法律条文应注意的三个问题	(266)
谈新刑法的法条竞合及其处理原则	(270)
对漏罪不诉问题的几点法律思考	(278)
论犯罪构成与罪名确定	(285)
论集资诈骗罪	(302)
论合同诈骗罪的构成特征	(310)
浅论合同诈骗罪	(333)
析合同诈骗罪	(340)

对贷款诈骗罪若干难点问题的思考	(346)
当前诈骗犯罪的特点及对策分析	(352)
论共同犯罪中狭义共犯与正犯的关系	(357)
肯定片面共犯学说 完善共同犯罪理论	(360)
论贪污罪共犯	(366)
侦破贪污、贿赂犯罪常用“六法”	(375)
论挪用公款罪	(384)
论传统盗窃犯罪中的价值认识错误	(395)
认定盗窃罪若干问题探析	(403)
内外勾结的受贿罪共犯是否已被取消	(412)
单位犯罪的若干问题探讨	(419)
金融系统职工犯罪增多的原因及预防对策	(434)
私营业主犯罪行为的认定	(443)
票据伪造与票据变造问题比较研究	(452)
建议刑法设立商务逃债罪的几点思考	(463)
谈侵占罪在司法实践中的几个问题	(470)
对贩卖毒品案件若干问题探讨	(481)
毒品犯罪形态初探	(486)
广州地区毒品犯罪问题研究	(492)
浅析云南省在押毒品罪犯的特征	(501)
论教唆犯的主体	(511)
对少年犯不宜判处罚金刑	(518)
未成年犯适用附加剥夺政治权利刑罚刍议	(519)

论犯罪隐语的歪曲形态	(527)
论出卖亲生子女行为的法律性质及其处罚	(534)
论过失犯罪的心理结构和动机	(541)
关于无过当防卫的法律运用	(547)
浅析自诉案件的“盲区”	(551)
相对不起诉依我之见	(557)
对不起诉案件的处理	(560)
支持起诉制度初探	(566)
监狱代管罪犯非生活必需品的思考	(578)
实施监狱管理标准化的设想	(584)
依法治监是监狱建设的基本方略	(592)
从司法实践看罚金刑的正确适用	(601)
从刑罚裁量的司法公正性看刑罚个别化原则及其适用	(605)
关于法定量刑情节适用的几个实践问题	(613)
定罪量刑与形势需要	(619)
量刑畸轻、畸重的判断及原则	(634)
刑罚轻重的理性思考与合理方向	(637)
“重新鉴定”的法律思考	(646)
浅谈自首与立功制度的适用	(654)
浅谈自首制度的完善与适用	(663)
民法法典化的历史回顾	(668)
论民事诉讼中法律适用冲突	(684)

论民事诉讼时效期间届满后权利标的之归属	(691)
试论民事诉讼中的调审分立	(695)
民事诉讼行政附属问题研究与解决	(712)
民事诉讼举证指导的特征及应注意的问题	(723)
民事诉讼举证责任倒置的若干问题研究	(732)
论我国当代社会的婚姻基础	(741)
无效婚姻的静态识别与动态监控	(746)
刍议婚姻法增设分居制度的必要性和可行性	(754)
保护配偶权是否应惩戒第三者	(761)
试论夫妻财产制的立法完善	(765)
婚前个人财产转化为夫妻共同财产的立法构想	(774)
关于“照顾无过错方”作为分割夫妻共同财产原则 的思考	(779)
处理离婚案件时涉及私营企业财产问题研究	(782)
离婚诉讼案件涉及私营企业财产几个法律问题刍议	(792)
关于离婚中损害赔偿问题的探讨	(801)
论仲裁的法律性质	(808)
论债权人代位权的适用	(818)
海峡两岸继承法冲突与公证实务	(824)
土地使用权期满地上建筑物归属的民法调整	(829)

调处山林权属争议之我见	(835)
解决土地权属纠纷问题的几点思考	(842)
农村土地承包纠纷的特点、原因与对策	(846)
论合同形式的法律演变	(852)
合同不成立与无效合同辨析	(861)
论合同解除的适用	(867)
保证合同无效保证人的缔约过失责任探析	(873)
浅析无效抵押合同抵押人的民事责任	(883)
浅论公平责任原则的适用条件	(886)
谈谈一般保证的保证期间的效力、性质及其适用	(892)
保证期间的理解与适用	(898)
标准合同条款的三维规制思路	(904)
买卖合同的当事人资格	(908)
审理房屋租赁合同纠纷案件的几个问题	(917)
城市房屋租赁合同登记备案制度存在的问题及法律思考	(922)
房地产抵押贷款合同的法律问题	(929)
几种无效房地产合同纠纷的处理	(934)
承租人单方解除房屋租赁合同时损失的确定	(941)
我国房地产立法存在的问题及其对策	(951)
商品房永久产权若干问题的思考	(956)
房地产抵押贷款案的启示	(966)
抵押权、质权存续期间初探	(970)

浅谈抵押合同无效的认定	(979)
论第三人财产抵押的立法完善	(985)
试论典当及其立法思考	(996)
《合同法》应增设通讯服务合同	(1011)
简论精神损害及赔偿	(1017)
精神损害赔偿——一个既旧又新的话题	(1023)
怎样看待司法实践中精神损害赔偿范围的拓宽	(1030)
浅谈附带民事诉讼的赔偿原则	(1037)
学生损害赔偿案件中学校的民事责任问题探析	(1042)
被监护人致人损害的民事责任探研	(1048)
浅论人身伤害的精神损害赔偿	(1056)
浅谈《人体轻伤鉴定标准(试行)》的立法完善	(1063)
医疗事故损害应适用限额赔偿原则	(1067)
审理医疗过失赔偿案件的法律适用	(1073)
现行处理医疗事故纠纷法律制度存在的问题与改革建议	(1080)
处理医疗纠纷的难点和对策	(1090)
试论医疗事故鉴定结论的行政可诉性	(1100)
卫生改革中的医疗机构管理立法	(1108)
高新技术发展与知识产权保护	(1119)
浅析涉台知识产权保护中的几个问题	(1126)

关于建立国际化的知识产权法律保护体系

若干问题的探讨 (1135)

浅谈劳动案件如何适用民事诉讼法程序 (1146)

简论劳动法适用中的几个问题 (1151)

包头市法院审理劳动争议案件的调查分析 (1155)

地方政府著作权管理机构改革与建立著作权

保护机构的思考 (1160)

“作品自愿登记”的误区 (1165)

论著作权作品的独创性 (1170)

浅析如何判定剽窃、抄袭 (1174)

受托复制未经许可作品的法律责任 (1179)

简论确立善意占有制度 (1184)

略论当事人在租赁物维修、改善方面的权利义务 (1192)

涉外侵权行为法律适用新论 (1197)

忽视被害人诉讼权利的现象亟待纠正 (1219)

公众人物名誉、隐私权限制的法律探讨 (1221)

死者名誉权刍议 (1229)

试析“公开悬赏”行为的有关法律问题 (1231)

缔约过失概念析 (1237)

经营权概念新探 (1245)

保证期间的有关问题	(1249)
我国合同法不安抗辩权制度评析	(1255)
现代公司法中的小股东权益保护	(1259)
公司董事与公司之间法律关系再探	(1271)
当前地方国有资产立法工作中存在的主要问题及对策	(1279)
国企改制前的债务归属	(1284)
谈企业转制中借款保证之债的处理	(1292)
外资并购我国企业的法律调控	(1297)
透过诉讼看国有资产的流失	(1305)
主管部门承担经济责任探究	(1311)
论法律上的产品责任	(1316)
生产、销售伪劣商品罪研究	(1323)
破产企业房地产之探讨	(1327)
破产法实施中的几个问题及对策	(1333)
论证券操纵行为	(1339)
证券商技术故障和操作失误引起的股票赔偿的责任承担	(1353)
浅谈隐名合伙关系的认定	(1363)
“提前使用”和“擅自动用”刍议	(1367)
拆除违法建设和私搭乱建在法律上存在的问题及对策	(1372)
试论海上货物运输中“货物收据”的法律性质	(1376)
商业秘密法论	(1388)
我国行政处罚法的原则	(1425)