

2019年第2辑

(总第11辑)

法大研究生

Journal of Postgraduate.CUPL

李曙光 / 主编

为实质法治辩护——对陈景辉教授批评的回应 | 尹不忧

我国正当防卫研究的网络知识结构与核心脉络 | 韩 骁

人工智能背景下的数据化刑事统一证据标准 | 朱赞先

对信用风险的动态和静态评估研究——以上市通讯电子类(企业)为例 | 汪霜傲



中国政法大学出版社

主办：中国政法大学

主编：李曙光

学术指导委员会（按姓氏笔画排序）：

于志刚 马怀德 孔庆江 卞建林 王人博

王卫国 王灿发 丛日云 朱 勇 曲新久

刘俊生 李凯林 李曙光 应 星 张中秋

张保生 张 楚 费安玲 席 涛 高 祥

高家伟 曹明德 舒国滢 焦洪昌 解志勇

编辑部主任：肖宝兴

编辑委员会：

邓经超 梁伟亮 刘甜甜 周 宇 周月阳

李远芳

执行主编：邓经超

副主编：梁伟亮 刘甜甜

责任编辑：

王斌通 陶加培 张玮琦 谢亚平 黄陈辰

张泽斌 覃榆翔

策划编辑：冯 琰

项目编辑：吴 濛

封面设计：宋丽萍

法大研究生

(2019 年第 2 辑)

(总第 10 辑)

李曙光 主 编

中国政法大学出版社
2019·北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

法大研究生. 2019年. 第2辑/李曙光主编. —北京：中国政法大学出版社，2020. 3
ISBN 978-7-5620-9465-4

I. ①法… II. ①李… III. ①社会科学—文集 IV. ①C53

中国版本图书馆CIP数据核字(2020)第039983号

出版者 中国政法大学出版社
地 址 北京市海淀区西土城路25号
邮寄地址 北京100088 信箱8034分箱 邮编100088
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名：中国政法大学出版社)
电 话 010-58908289(编辑部) 58908334(邮购部)
承 印 固安华明印业有限公司
开 本 720mm×960mm 1/16
印 张 45.5
字 数 770千字
版 次 2020年3月第1版
印 次 2020年3月第1次印刷
定 价 125.00元

解放思想
实事求是
破除迷信

江

公正为人类之共
同价值追求；

法治为当代之共
同生活方式。

陈克中

業精於勤

積學待用

張晉藩

法治是法大人的“中国梦”。

李树根

宝剑锋从磨砺出，
梅花香自苦寒来！

博观而约取，
厚积而薄发！

启超手

主编寄语

“随风潜入夜，润物细无声。”于无声处，《法大研究生》进入了第六个春秋。在过去的五年里，我们始终秉承“开放、交流、思考、进步”的办刊宗旨，兢兢业业，为青年学子和青年学者搭建起了施展才华的舞台，为学术星空贡献了一片属于我们的光辉：

第一，提供交流平台，培育学术新人。青年学子和青年学者具有敏锐的洞察力并且有充足的时间、旺盛的精力，是关注新变化、研究新情况、解决新问题的重要力量。自创刊以来，《法大研究生》以提供平台、培育新人为努力方向，每年出版两辑，此前已连续出版10辑。在这些刊发论文的作者中，绝大多数是青年学者和硕博研究生，这表明，《法大研究生》已确实成为青年学子和青年学者“指点江山，激扬文字”的学术阵地，这同时也表明，我们的办刊取得了显著效果。

第二，贡献学识智慧，繁荣学术发展。从党的十八届三中全会到十九届四中全会，社会的变革从未止步，快速发展的社会经济和纷繁复杂的社会生活不仅仅给社会带来了持续更新的动力，同时也给社会制度不断地提出新的挑战。众多新变化和新问题亟待研究和解决。长期以来，《法大研究生》很好地发扬了“关注重大问题，研究前沿理论”的优良传统，前后涌现出大量的高质量研究成果，在这些

成果中,有对“一带一路”相关法律问题的有益探讨、有针对《民法典》编纂问题的交流、对《刑事诉讼法》修改的建议,以及国家知识产权战略的实施等问题。无疑,本刊呈现的这些由作者贡献的学识和智慧,对于繁荣学术、解决社会现实问题,均大有裨益。

“木欣欣以向荣,泉涓涓而始流。”任何的繁盛都不可能由一人造就。《法大研究生》取得的以上成就,得益于广大作者、编辑部和各位读者的奉献。

在此,感谢向我们惠赐稿件的每一位作者,你们的学识和智慧的奉献,是我们发展的基础;感谢应往届编辑部的所有同学们,你们甘居于“幕后”,默默地耕耘和无私的奉献,使每辑刊物似如期盛开的繁花,特别美丽;感谢本刊的广大读者,你们的关注,是我们不懈努力、精益求精的动力;最后,同样重要的,感谢与《法大研究生》产生联系的每一个人,在广袤的书海里,相遇不易,我们珍惜每一份遇见。

“雄关漫道真如铁,而今迈步从头越。”所有的发展都是面向未来的。作为由中国政法大学主办,研究生院承办的哲学社会科学类系列出版物,《法大研究生》始终以高标准和严要求砥砺自身。在此,为进一步发挥《法大研究生》培育学术新人、推动学术进步的作用,希望青年学者和同学们一如既往,初心不改。

首先,继续以“敬畏科研,崇尚学术”的理念指导自身研究工作。真切的投入和锤炼都是源自内心的认同,科研是需要“静得下,坐得住”的工作,做好科研的开端一定是敬畏和崇尚。近日,基因编辑的消息屡见报端,科研伦理的话题引起热议,这告诉我们,从事科研工作是需要怀有一颗敬畏之心、公义之心的,这样所做的工作才能真正有益于社会的发展和人类的进步。同样,从事社会科学研究工作也是如此,我们的青年学子,应抱有敬畏和崇尚之心,彻底摒弃“做论文就是文字的拼拼凑凑”这种思想,孜孜以求,研究真问题,提出新思路,保障学术质量,努力使自己的研究成果有助于推动学术进步。此外,编辑部的同学们也要严守学术道德底线,在我们初审和外审双重匿名审稿制度和学术打假制度的保障下,严格遵守审稿流程,以学术水平和学术价值为衡量论文的标准,甄别出优秀的作品以供刊发,为推动学术发展贡献一己之力。

其次,继续以“扎实基础,开阔视野”的认知引领自身为学治学。“冰冻三尺,非一日之寒”,任何优秀的作品,都历经了不断地淬炼;任一名家学识的汇集,都经历了岁月的沉淀。在学术研究的道路上,一定要沉心静气、脚踏实地,广泛阅读文献资料以扎实学术基础,而不能心浮气躁、浅尝辄止,

希望通过捷径走上学术的康庄大道；同时，广泛交流，通过各种方式开阔学术视野，既要汇通中西，又要贯通古今，而不是坐井观天、固守一隅，思维狭隘的认识和研究问题。在此同时希望编辑部的同学们能够以更高的标准要求自己，以提高自身学术品鉴能力，甄别出更多的学术精品，助推学术的进步和问题的解决。

最后，继续以“关注热点，研究前沿”的方式贡献自身学识智慧。真问题是一切研究的逻辑起点。我们现今正处于全面深化改革的关键时期，经济社会在取得显著成就的同时也给我们提出一系列的挑战。在科技领域，人工智能、大数据、云计算以及渐趋成熟的区块链技术等，科技的发展不仅需要前沿技术的支撑，还需要伦理和制度的保障，这些都亟待我们社会科学领域学者加以研究。在作为经济核心的金融领域，金融科技的发展，致使监管失灵不断，已经倒逼监管机构不得不面临新问题，改革监管方式。在全国上下关注的国企改革领域，央企和地方国有企业混合所有制改革已经进入深水区，需要进一步的探索。党的十九大以来，社会主要矛盾发生深刻变化，人民日益增长的美好生活需要和不平衡不充分的发展之间矛盾的解决，需要我们全面且深入的研究，为社会问题的解决和国家的进步建言献策，提供智力支持。青年一代作为民族之希望、社会之栋梁，应摒弃固守象牙塔之思维，广泛接触社会，持续关注社会热点和现实问题，将理论与实践结合，深刻分析问题和解决问题，担负起青年学子应尽的社会责任。

春华秋实，又至辞旧迎新季。过去的一年，新中国在七十周年的盛典中总结回望，祖国的美好蓝图正渐次打开。与此同时，我们的学术研究也迎来了大发展、大繁荣。就在刚刚过去的12月，《法大研究生》承办了“第一届全国法学学术集刊建设与发展研讨会”，这标志着《法大研究生》跨过五周年，迈向了具有学术影响力刊物的征程。在此，希望青年学子继续以真知为方向，坚持不懈，奋发有为，为学术的发展和繁荣奉献自己的一分力量；也希望编辑部的同学们不忘初心，继续秉承“开放、交流、思考、进步”的办刊宗旨，站在前人的肩膀上，让《法大研究生》在学术的时空里绽放出更加璀璨的光辉。

李曙光

中国政法大学研究生院院长
中国政法大学钱端升讲座教授

2020年1月10日

目 录

主编寄语…… I

法理法史

李亭慧

阿奎那自然法的古典自然论基础…… 3

张桐琿 胡宗亮

论作为“民间法”的体育竞技规范…… 17

张亚峰

环境法伦理基础的审视与抉择…… 32

尹不忧

为实质法治辩护

——对陈景辉教授批评的回应…… 48

曹胜军

论民国时期监察机构与监察权的变迁…… 62

刑法论坛

徐隽颖

故意杀人罪死刑裁量机制研究

——以 222 起死刑改判案件为例……75

韩 骁

我国正当防卫研究的网络知识结构与核心脉络……100

诉讼论丛

任 勇

关于完善刑事法庭调查规则的若干思考……123

郑礼周

职务犯罪案件退回补充调查制度研究

——以程序倒流为视角……137

王玮玮

认罪认罚从宽制度中的不当交易

——以 H 省 D 市两年运行状况为研究样本……151

韩 笑

“人财并重”程序保障观：困境、破解与出路

——基于刑事涉案财物处置的反思……166

吐热尼萨·萨丁

民事诉讼当事人询问：制度价值、比较考察与规则构建……183

朱贇先

人工智能背景下的数据化刑事统一证据标准……202

罗 熠

医药专利诉讼中反向支付协议的反垄断问题探究……222

方 俊

我国台湾地区社会工作参与家事审判机制及其启示..... 236

李 博

医疗损害鉴定意见司法应用的问题研究..... 250

私法纵横

蒋贵荣

政府投资基金法律规制研究..... 267

高 斌

我国不动产投资信托（REITs）管理模式之路径选择和构建..... 283

郜俊辉

利他保险合同解除中的介入权研究

——检讨《保险法司法解释三》第 17 条之但书条款..... 308

梁远高

《民法总则》中胎儿利益保护条款的解释与适用..... 326

王嘉良

Fintech 可专利性初探

——兼议《专利法》第 2 条修改..... 342

彭钰栋

法学视野下我国企业社会责任评述..... 354

韩新磊

在公平与效益之间：格式条款的立法反思与规范确立..... 376

刘佳欣 郭振华

涅槃与重生：网络经济中竞争关系的司法认定..... 394

邵昱飞

企业形态法定主义与类型化标准..... 407

郝明英

论人工智能生成内容的版权认定及法律规制.....422

游文人

我国房地产投资信托基金的税收问题研究.....441

姚启建

最高额抵押物被司法查封后的新债权法律问题研究.....456

国际法研究

刘思竹

临时措施在国际海洋环境争端解决中的适用
——理论建构及其实践运用.....475

崔佳文

国际投资争端解决机制的转型与中国应对.....493

张 梅 柴 华

独立保函欺诈纠纷案件管辖权问题实证研究
——探讨《最高人民法院关于审理独立保函纠纷案件若干
问题的规定》第 21 条的适用.....512

经济学视野

张 博

数字经济中算法参与型协同行为的认定标准研究.....531

贺娅洁 李景华

中美两国嵌入全球价值链分工的动态演进模式研究
——基于生产分割长度的测算.....552

李一丁 钟 洁 李 雪

中日双边贸易效率及潜力研究

——基于时变随机前沿引力模型的测算..... 569

汪霜傲

对信用风险的动态和静态评估研究

——以上市通讯电子类（企业）为例..... 586

政治与社会

陈奕帆

腐败是如何产生的：公务员腐败预测模型的提出..... 607

贾亚南 白 雪

青年马克思探索“自由”的方法论转向

——以《莱茵报》和《德法年鉴》时期为考察中心..... 630

孙 磊

新中国成立 70 年以来我国公务员职业道德建设的历史变迁..... 645

付 晶 刘振宇

高校毕业生就业政策主题聚焦点的变迁

——基于中央层面政策文本的共词聚类分析..... 659

徐宝剑

原始积累与资本主义发展

——马克思资本原始积累理论探析..... 680

洪丹丹

大型公共工程建设移民的社会融合问题研究

——以 J 省 X 县外省迁入水库移民为例..... 690