

《中国案例法评论》

清华大学出版社
北 京

版权所有，侵权必究。侵权举报电话：010-62782989 13701121933

图书在版编目(CIP)数据

中国案例法评论·总第7辑/易延友主编. —北京：清华大学出版社，2018
ISBN 978-7-302-51758-0

I. ①中… II. ①易… III. ①案例—中国 IV. ①D920.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2018)第 271395 号

责任编辑：朱玉霞

封面设计：阿 东

责任校对：王荣静

责任印制：丛怀宇

出版发行：清华大学出版社

网 址：<http://www.tup.com.cn>, <http://www.wqbook.com>

地 址：北京清华大学学研大厦 A 座 邮 编：100084

社 总 机：010-62770175 邮 购：010-62786544

投稿与读者服务：010-62776969, c-service@tup.tsinghua.edu.cn

质量反馈：010-62772015, zhiliang@tup.tsinghua.edu.cn

印 装 者：三河市金元印装有限公司

经 销：全国新华书店

开 本：185mm×260mm 印 张：11.75 插 页：2 字 数：249 千字

版 次：2018 年 12 月第 1 版 印 次：2018 年 12 月第 1 次印刷

定 价：59.00 元

产品编号：082102-01

编委会

主 任 王振民
副主任 张 骐
编 委 吴 革 李 轩 余凌云 何 兵 付子堂
易延友 彭 东 齐文远 林 维 苗连营
李仁玉 徐涤宇 孙万怀 刘志伟 王 轶

学术顾问

陈光中 江 平 李步云 张思之 方流芳 王晨光
张明楷 姜建初 苏泽林

编辑部

丁宇魁 吴慧敏 马 勤 梁风培 侯 尧 杜 媛
朱宗祺 张召怀 向 宣 陈双亚妮 茅理雯

序

从商鞅变法到当代中国的法治改革，中华民族在法治进程中摸爬滚打，屡经磨难，终至今日。中国历史上从未有一个时代如现在这般重视法治。这是中国确立法治的黄金时代，是法律人波澜壮阔的大时代，当然也是法律人挥洒人生的绝美舞台。

法律的生命不外乎逻辑和经验，而经验正体现在一个个具体的案例中。法治既要靠立法，更要靠司法。从某种意义上来说，法治是打官司打出来的，是立法者、司法者和全体国民共同努力创造出来的。法治大厦既由一个个伟大的法典来支撑，也由一个个伟大的案例来巩固。案例既是司法的基本单位，也是普通民众对法律最直接的感知，所有高深的法学理论都可以在现实案例中找到鲜活的对照。“群众对于学术无爱好心，其结果不特学术消沉而已，堕落民德为之尤巨”（傅斯年语），案例正是连接学术理论与普通民众的绝佳媒介。案例背后是一个个平等、鲜活、珍贵且让人无法忽视的个体，他们或主动或被动地将个体生命投入时代发展、历史嬗变的洪流，为了法律的尊严抑或只是为了生存，其结果或悲或喜、幸与不幸，个中当事人、代理律师、专家学者和社会公众都会有不同的解读。思想上的自由导致众声嘈杂，这并非坏事，但未经理性过滤的情感就是一眼浊泉，偏激与狂热、成见与功利主义导致的情感过度宣泄实为另一种暴力。因此，相比五花八门的媒体评论，专业的深度解读更有助于超越平庸、狭隘和偏见，减少误读与蒙蔽。

“唯治乱之机，系于人心敬肆（或振靡）之间”（梁漱溟语），学术从来不是遗世独立的孤高存在，案例背后也不只是冷冰冰的法条。天理与法理、人心与人生、秩序与自由、利益与正义等均汇聚其中。如何以个案促进法治，如何让人民群众在每一个司法案件中感受到公平正义，如何让法律人在每一个司法案件中反思公平正义，这是我们内心时时萦系、念念不忘之法治理想与法学图景，亦是《中国案例法评论》之创立初衷。

作为全国一个专注于案例评论的出版物，所有文章皆由法学专家、一线法曹对案例

背后的法理、学理与法治精神进行深入剖析，“不为浮夸之辞，不述荒唐之语”。一切努力皆源于热爱，我们无比热爱这个时代，爱它的美丽与颓圮、自由与专断、热闹与幽静、狂热与伤感、凡人与英雄、痴愚与圣贤。因此我们希望这本书中的文字，这一点一滴、一字一句的努力，可以去除一点冲动、褊狭、强横、专断、麻木、消沉，它的态度、深度、气度，能够引学者之思考，给学子以启迪，开民众之智识。涓涓细流终将汇成奔涌的江河，我们将以案例见证与记录这个伟大的法治时代。



2015 年 5 月 22 日

研究报告

- 刑事二审程序开庭审理范围实证研究 张 丹 / 1
- “新”在何处?
——“新型独立合议庭”改判案件评析 李钟可 / 27
- 环境侵权案件因果关系证明责任之实证思考
——基于司法实践视角 陈建华 / 43
- 商业维权模式对实用新型专利侵权案件判决影响的实证分析
尤荣祥 李思语 孙章治 蔡倩文 / 58

个案研析

- 论帮助自杀行为的刑事责任
——以刘祖枝案为切入 张慧敏 罗 翔 / 73
- 人格权法视角下姓名的认定标准
——以“乔丹案”为例 李国俊 / 94
- “必须征得家属同意并签字”的合理性质疑
——以“榆林产妇坠楼事件”为切入点 刘 恒 / 105

案例法理

- “法庭之友”及其对于专利司法审判的意义 李小武 / 116
- 职务侵占罪与盗窃、诈骗罪的关系新论
——基于职务侵占罪的两个定罪量刑悖论展开 蓝学友 / 126
- 论中止的判断与罪数的认定
——以入户轮奸为例 许 航 / 143
- 也论入户抢劫的限制解释 邓 哲 / 159

办案札记

- 周爱国故意毁坏财物案辩护记 易延友 / 172
- 周爱国故意毁坏财物案二审辩护词 易延友 / 176