



CSSCI 来源期刊 QK1716266  
 RCCSE 中国核心学术期刊  
 “复印报刊资料”重要转载来源期刊

O  
R  
I  
E  
N  
T  
A  
L  
L  
A  
W

# 东方法学

- 论民间法对法律合法性缺陷的外部救济 谢 晖
- 科学定义“党内法规”概念的几个问题 李 林
- 认罪认罚从宽制度的地方样本阐释 林喜芬
- 论网络交易犯罪惩治中电子数据的保全 何邦武
- 疑难案件裁判的中国特点：经验与实证 孙海波
- 论科技进步与治理转型中的新兴（新型）权利 白利寅

总  
第  
58  
期

上海市法学会  
 上海人民出版社  
 主办

2017.4

ISSN 1674-4039  
 CN 31-2008/D

# 东方法学

(双月刊)

第四期(总第58期)

2017年7月

## 《东方法学》编辑委员会委员:

(按姓氏笔画为序)

叶青 叶必丰 刘华  
刘究权 孙南申 孙笑侠  
沈国明 季卫东 沈四宝  
陈金钊 吴弘 何勤华  
林国平 周仲飞 郑成良  
郑少华 金国华 郝铁川  
施基雄 顾功耘 顾肖荣  
游伟 章武生 童之伟  
蒋传光

主 编 傅鼎生  
副 主 编 曹培雷 吴以扬  
编辑部主任 胡 鹏  
责任编辑 孙建伟 龙 敏  
                  秦 堃 汪 娜  
特 约 编 辑 萧 凯 李 剑  
                  白 江 冯 辉  
                  魏治勋 陈敬根  
英 语 翻 译 萧 凯

## 学术理事单位

上海市第一中级人民法院 上海市检察官协会  
上海市第二中级人民法院 上海市人民检察院第二分院  
上海市第三中级人民法院 上海财经大学法学院  
上海市浦东新区人民法院 上海市公证协会  
上海市律师协会 上海市虹口区人民法院  
同济大学法学院 国浩律师集团(上海)事务所  
上海市闵行区人民法院 上海市金山区人民法院  
上海市长宁区人民法院 上海市黄浦区人民法院  
上海市青浦区人民法院 上海大学法学院  
上海市虹口区人民检察院 致格律师事务所  
上海市静安区人民政府法制办公室  
上海市静安区司法局

## 学术专论

- 论民间法对法律合法性缺陷的外部救济 谢 晖 (2)  
行政过程中的先行为效力 柳砚涛 (19)  
类型化界定涉“借”案件中的买卖合同性质 吴昭军 (32)
- ## 理论前沿
- 目标公司董事信义义务客观标准之构建 郑佳宁 (42)  
疑难案件裁判的中国特点:经验与实证 孙海波 (52)  
体外胚胎在我国民法上的应然属性及其价值考量  
马 丁 (64)

## 网络法治

- 论网络交易犯罪惩治中电子数据的保全 何邦武 (77)  
网络食品交易第三方平台责任的理解适用与  
制度创新 刘金瑞 (84)  
“以营利为目的”在网络著作权案件中的刑法适用  
谢 焱 (93)

## 专题笔谈

- ## 党内法规问题研究
- 论依法治国、依法执政、依规治党的关系 沈国明 (101)  
科学定义“党内法规”概念的几个问题 李 林 (107)  
党内法规体系建设重在实效 莫纪宏 (113)  
党内法规的制度定位 王耀海 (121)

## 司法改革

- 认罪认罚从宽制度的地方样本阐释 林喜芬 (130)  
以审判为中心的刑事侦诉关系的反思与重构  
黄 肿 (142)

## 青年论坛

- 论科技进步与治理转型中的新兴(新型)权利  
白利寅 (153)

封面题字:张 森

# ORIENTAL LAW

(Bimonthly)

Issue 4, July. 2017 (Serial No.58)

## CONTENTS

### Articles

- Folk Law as An External Remedy to the Legitimacy Deficiency of Law  
*Xie Hui* (2)
- Effects of Ex-ante Action in Administration Process  
*Liu Yantao* (19)
- Categorizing Borrow-related Contract as Sales Contract  
*Wu Zhaojun* (32)

### Research Frontier

- Objective Standards of Fiduciary Duty of Corporate Director  
*Zheng Jianing* (42)
- Hard Case Decisions: Chinese Experiences and Evidence  
*Sun Haibo* (52)
- Legal Status of Embryo under the Civil Code and Value Considerations  
*Ma Ding* (64)

### Internet Law

- Electronic Data Preservation in the Cyber Transactions Crimes  
*He Bangwu* (77)
- Liability of the Third-party Platform in Online Food Transaction:  
Interpretation and Innovation  
*Liu Jinrui* (84)
- Criminal Law Application of “for profit” Element in Online  
Copyright Infringement  
*Xie Yan* (93)

### Topic of the Issue

- Party Rules  
On the Relationship between State Governance under Law, State  
Administration under Law, and Party Governance under Rules  
*Shen Guoming* (101)
- Several Issues of Defining Party Rules  
*Li Lin* (107)
- Codifying Party Rules Should Emphasize Practical Effects  
*Mo Jihong* (113)
- Institutional Implications of Party Rules  
*Wang Yaohai* (121)

### Judicial Reform

- Plea Bargaining in China  
*Lin Xifen* (130)
- Reconsidering and Reconstructing the Relation between Investigation  
and Prosecution in the Trial-centered Criminal Procedure  
*Huang Chong* (142)

### Junior Jurists Forum

- Reconsidering and Reconstructing the Relation between Investigation  
and Prosecution in the New Types of Rights in the Process of  
Technological Advance and Governance Transform  
*Bai Liyin* (153)



为了适应期刊出版网络化发展的需要，扩大本刊及作者文稿的交流渠道和学术影响，本刊已加入万方数据—数字化期刊群、北大法律信息网、CNKI中国期刊全文数据库、中国期刊网、龙源期刊网和博看网。作者文稿的著作权使用费与本刊稿酬一次性给付。如作者不同意文稿被上述网络数据库收录，请在来稿时向本刊声明。

主管 上海世纪出版集团

主办 上海市法学会 上海人民出版社

编辑/出版 《东方法学》编辑部

地址 上海市昭化路490号

邮编 200050

电话 021-62128449

传真 021-62529397

电子信箱 dffxtg@126.com

印刷 上海铁路印刷有限公司

出版日期 单月10日

## 稿 约

鼓励学者通过理论创新，推动法治进步，推动和谐社会建设，推动经济可持续发展，是本刊的办刊宗旨。欢迎各界人士不吝赐稿。

为确保学术性和公正性，本刊聘请学科专家匿名审稿。如果投稿后二个月内尚未接到本刊通知，请作者、译者自行安排所投稿件。

来稿的电子版请发至 [dffxtg@126.com](mailto:dffxtg@126.com) 来稿请附作者、译者姓名、职称，单位详细名称、邮政编码、联系电话和电邮地址。来稿均请严格依照本刊封三所示《注释体例》标注文中注释。本刊欢迎高质量的长篇幅稿件，篇幅 15000 字以上的来稿优先刊用。

为了适应期刊出版网络化发展的需要，扩大本刊及作者文稿的交流渠道和学术影响，本刊已加入《中国人文社会科学期刊评价报告（AMI）》引文数据库、中国学术期刊综合评价数据库、中国核心期刊（遴选）数据库、万方数据—数字化期刊群、北大法律信息网、CNKI 中国期刊全文数据库、中国期刊网、龙源期刊网和博视网。作者文稿的著作权使用费与本刊稿酬一次性给付。如作者不同意文稿被上述网络数据库收录，请在来稿时向本刊声明。

除作者特别声明外，来稿恕不退还。

感谢您的支持！

《东方法学》杂志编辑部



国内统一刊号：CN31-2008/D  
国际标准刊号：ISSN1674-4039

ISSN 1674-4039



邮发代号：4-825  
国内定价：20.00 元