

# 浙江大学第四届学生人文社会科学研究优秀成果奖 申报评审表

成果名称 侵权法上生存机会丧失理论的本土化构建

成果学科类别  人文学科  社会科学  交叉学科

成果类型 其他学术论文

奖项类别 研究生优秀成果奖

申报者 季若望 学号 11502015

所在院系(学园) 光华法学院

浙江大学  
2017年12月印制



## 申请者承诺：

我承诺对本人填写的各项内容的真实性负责，保证没有知识产权争议。

申报者（签章）：

年 月 日

## 填表须知

- 1 . 学科门类：请按照申报通知所列的学科填写。
- 2 . 成果类型分为：通过答辩的学位（毕业）论文、其他学术论文、著作（含章节）、研究报告。
- 3 . 奖项类别分为：本科生优秀成果奖和研究生优秀成果奖。
- 4 . 成果曾获奖项情况：写明奖励单位、奖励名称、奖励等级和颁奖时间，并提供相关证明材料。
- 6 . 成果社会反映：写明是否被译成他种文字、再版或多次印刷；是否有刊物（全文）转载；是否有其它的相关评价等情况，并提供相关证明材料。
- 7 . 成果引用或被采纳情况：成果引用应写明引用书名或刊期、次数；应用成果被采纳应写明采纳单位和被采纳内容以及产生的效益或影响，并提供相关证明材料。

- 8 . 表二中“合作者情况”一栏一旦填定，不得更改，并进行签字确认。如若获奖，证书中合作者人员名单以此为准。
- 9 . 本表一式 6 份，用 A4 纸双面打印。

表一 申报者情况

姓 名	季若望	性 别	男	学 号	11502015
专业班级	2015级民商法学博士生班	攻读学位	法学博士	是否已毕业离校	否
电子邮箱	AntonioJi@163.com	联系电话	15088615545		
初审意见					

表二 合作者情况（限填5位）

姓 名	所属班级或所在单位	专业	承担工作	签字
-----	-----------	----	------	----

表三 参评成果简况

成果名称	侵权法上生存机会丧失理论的本土化构建				
成果类型	其他学术论文	出版、发表或完成时间	2017-11-20		
出版社、期刊或采纳单位	《政治与法律》				
所属学科	法学				
成果曾获奖项或受课题资助情况	2017年12月曾获得第八届全国民商法学博士生论坛 一等奖（全国仅2人）				
成果社会反映	无				
成果引用或被采纳情况	拟刊于《政治与法律》2018年第1期，故尚未有引用。				

## 表四 成果内容简介 (2000字以内)

### 1.基本观点；2.主要创新和学术价值；3.研究方法

#### 1.基本观点：

生存机会丧失案件属于我国侵权法司法实务中近十年来出现的新型权益保护案件类型，其权益保护问题所展现的实质是侵权理念发展过程中所逐步完善的对个体生命利益的重视。在生存机会丧失的损害赔偿上，最具争议的部分是对患者全部的最终损害适用传统的“全有或全无”规则予以赔偿，与医生的过失诊疗行为真正具有因果联系的部分实质上仅有其对患者既定病情的激化/加速部分，因此准确界定这种“部分确定性损失”并将其抽离出来适用传统的“全有或全无”规则就显得更为合理。此时的损害赔偿模式相对于全部损害结果而言就是实质上的“比例式赔偿”。

我国的司法实务中的法官显然考虑到了这种因素并试图在判决中予以体现，但限于赔偿基础不明、客观数据单一化等因素无法完全实现，同时对于非物质性损害赔偿部分是否应当纳入比例赔偿范围亦有意见分歧。本文以为，在生存机会丧失案件中所适用的“比例式赔偿”模式属于高度技术化的解决方案，对法律体系本身的依附性并不强，因此我们完全可以针对已相对成熟的美国法上的赔偿思路进行借鉴与改造，以功能比较的模式引入损害赔偿的计算基础与计算方法，并通过合理的解释路径将其纳入现有的生命权/健康权体系加以保护。如此一来，我们既可沿用现有的“比例式赔偿”思路，衡平医患双方的利益，保持现有判例的一贯性；亦可避免探讨构建“法益”保护路径所带来的复杂性和不确定性，真正为法官所用。同时，多样化的计算方法也为将来极有可能出现的“未来风险性”案件提供指引，在科技飞速发展的背景下生存机会丧失的损害赔偿将愈加合理化与精确化。

#### 2.主要创新和学术价值：

生存机会丧失问题在我国的司法实务中尚属新问题，自2006年以来高度相关案件仅有77件。司法实务中法官的判决常常会陷入请求权基础不明，赔偿范围不清的困境。现有的学术论文探讨主要围绕学说展开，却未针对判例予以研究，似有“纸上谈兵”之嫌。本文的学术价值就在于通过对所有相关案例的整理，找出实务中的核心问题，真正做到生存机会丧失的本土化问题研究，为实务审判者提供参考，不至流于具文。

#### 3.研究方法：

本文主要采取案例分析方法，从实务中提取问题并予以剖析，提出对策。同时，鉴于生存机会丧失理论在美国侵权法上发展较成熟，结合比较分析的方法予以借鉴和本土化改造。



**表五 专家推荐意见**

**( 成果为学位 ( 毕业 ) 论文、无应用证明的调查或研究报告、尚未公开的手稿或打印稿需填写此栏 )**

**( 打印后，请专家撰写推荐意见和亲笔签字 )**

专家推荐意见1：

推荐专家签名

专家推荐意见2：

推荐专家签名

专家推荐意见3：

推荐专家签名

注：本表可加页。

## 表六 推荐意见

所在学院学术委员会意见	<p>主要审查：（1）申报资格是否符合要求；（2）根据国家知识产权保护法律法规，著作权是否存在争议，有无弄虚作假、剽窃他人成果；（3）评审材料、申报手续是否符合本申报通知的规定；（4）《申报评审表》中，成果简介引用的事实和数据是否准确、客观，表达是否规范。</p> <p style="text-align: right; margin-top: 20px;">院系盖章</p> <p style="text-align: right; margin-top: 20px;">年 月 日</p>
-------------	---

## 表七 评审意见

评审指标	评分参考标准（百分制）				实际打分
研究内容意义和前沿性	很大 (20~16分)	较大 (15~11分)	一般 (10~6分)	较小 (5~0分)	
主要创新和学术价值	很大 (30~24分)	较大 (23~17分)	一般 (16~10分)	较小 (9~0分)	
研究方法和学术规范	很大 (30~24分)	较大 (23~17分)	一般 (16~10分)	较小 (9~0分)	
学术影响或社会效益	很大 (20~16分)	较大 (15~11分)	一般 (10~6分)	较小 (5~0分)	
小计（满分：100分）					

建议奖励等级，并简单说明理由：

评审专家：

年 月 日