

现代司法理念与审判方式改革

全国法院第十六届学术讨论会获奖论文集

● 主编 万鄂湘



2004

人民法院出版社

现代司法理念与审判方式改革

——全国法院第十六届学术讨论会获奖论文集

主 编 万鄂湘

人 民 法 院 出 版 社

图书在版编目(CIP)数据

现代司法理念与审判方式改革:全国法院第十六届学术讨论会获奖论文集/万鄂湘主编. —北京:人民法院出版社,2004.11

ISBN 7-80161-892-0

I. 现… II. 万… III. 审判-研究-中国
IV. D925.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 118587 号

现代司法理念与审判方式改革

——全国法院第十六届学术讨论会获奖论文集

主编 万鄂湘

责任编辑 金俊银 吴光荣 郑 运
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市朝阳区安慧北里安园甲 9 号(100101)
电 话 (010) 65290626 (责任编辑) 65290516 (出版部)
65290558 65290559 (发行部)
网 址 www.courtpress.com
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16
字 数 1867 千字
印 张 79
版 次 2004 年 11 月第 1 版 2004 年 11 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80161-892-0/D·892
定 价 146.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装,请与出版社联系调换)

全国法院第十六届学术讨论会 评审委员会组成人员名单

主 任：万鄂湘

副主任：郑成良 曹三明 江 伟 陈光中

委 员：(排名不分先后)

万鄂湘	江 伟	陈光中	蒋志培	俞灵雨
高憬宏	樊崇义	郑成良	曹三明	梁书文
刘作翔	郑学林	周旺生	刘荣军	宋朝武
毕玉谦	范 愉	贺小荣	金俊银	蔡小雪
赵晋山	肖建国	冯文利	孙本鹏	陆锦彪
陈海光	乔 燕	刘德权	吕广伦	王 立
虞政平	杨鸿逵	樊 军	陈建德	蔡金芳
汪治平	赵建华	吕 芳		

全国法院第十六届学术讨论会 组织委员会及其办公室组成人员名单

主 任：万鄂湘

副 主 任：怀效锋 曹三明 王运声

办公室成员：金俊银 刘德权 吴光荣 郑 运

前 言

为了适应审判方式改革以及司法体制改革的需要，进一步规范诉讼行为（尤其是法院的审判行为），将肖扬同志提出的“中立、平等、透明、公正、高效、独立、文明”的现代司法理念贯穿到审判活动的各个方面和各个领域，使人民法院真正践行“司法公正与效率”的世纪主题，实现“司法为民”的宗旨，加强法官队伍建设，提高司法能力，由最高人民法院主办，国家法官学院、中国应用法学研究所和人民法院出版社联合承办的全国法院第十六届学术讨论会的中心议题，经最高人民法院领导批准被确定为：现代司法理念与审判方式改革。

理论是实践的先导。司法实践及其改革同样离不开发展着的法学理论的指导，也离不开在全社会尤其是在法律职业共同体中形成相对统一的现代司法理念的指导。因此，在全国法院通过理论务虚的方式，对现代司法理念展开讨论，对于广大法官形成正确的司法观念，提高职业思维能力和加强职业道德修养，以及改进自己的思想作风和工作作风都将起到积极的推动作用。近年来，在现代司法理念的指导下，我国法学界和司法实务界对审判方式改革的相关理论进行了广泛的研讨，取得了大量可喜的理论成果。如何将这些理论成果同我国特殊的国情相结合，在借鉴国外有益经验的基础上，针对我国司法审判中存在的问题，提出解决的思路和意见，为我国的司法改革提供理论支持和智力帮助，也正是本届讨论会所要达到的目标。

今年1月8日征集论文的通知下发后，得到了全国各级法院广大法官的积极响应。截止2004年7月30日，本届学术讨论会组委会办公室共收到全国各高级人民法院、解放军军事法院推荐的优秀

参评论文以及社会各界人士报送的论文共 1184 篇。为了确保评审工作的水平和质量,全国法院学术讨论组织委员会组建了由近四十名资深法官、法学教授等专家组成的评审委员会,分十一个专业评审组进行评审。参与评审的专家和学者以高度责任感认真履行职责,严格执行评审规则和程序,恪守回避和保密规定。在评审中,坚持了“依靠专家,发扬民主,择优支持,公正合理”的评审原则,保证了评审工作的公平、公开、公正。经过评选,共评出一等奖 5 篇、二等奖 107 篇、三等奖 202 篇。这些论文的选题涉及现代司法理念的内涵与形成、我国现代司法理念之构建、程序公正的价值、诉讼制度的改进与完善、法官职业化建设、裁判文书改革以及司法援助制度等方面,具有很强的理论针对性和现实意义,对我国的审判方式改革乃至司法体制改革无疑会产生积极的影响。但限于篇幅,我们仅将获得一、二等奖的论文结集出版,定名为《现代司法理念与审判方式改革》。

需要说明的是,本书的作者大多来自全国各级人民法院,长期从事审判工作,具有一定理论水平和丰富实践经验,本书所收集的论文是他们结合我国依法治国的进程和司法工作的实践,对当前司法审判工作出现的新情况、新问题进行的理论探讨和理论概括。但作为学术上的讨论,他们在本书中所表达的观点并不代表任何机构和单位,也不意味着每位作者的观点在所有作者之间得到了一致同意。也许书中的有些观点还不够成熟,但作者勇于探索和勇于创新的精神是值得肯定的,我们也希望通过本书的出版能够抛砖引玉,并对推进我国司法体制的改革起到一定的积极作用。

全国法院学术讨论组织委员会办公室

二〇〇四年十月二十五日

目 录

第一编 现代司法理念

第一章 司法的品质

浅议司法的“形式化”

..... 甘肃省高级人民法院 阎凤翔 马剑勇 (3)

迈向对话的正义

——协商性司法的制度逻辑及本土实践

..... 福建省泉州市中级人民法院 王建源 (14)

司法既判力论要

——兼及司法既判力与司法公信力的关系

..... 吉林省吉林市中级人民法院 张英霞 (32)

“司法最终解决”原则与诉权保护

..... 江苏省南通市中级人民法院 周剑浩 谭松平 (38)

我国司法终局性的制度缺陷及完善

..... 江西省芦溪县人民法院 李修贵 (51)

纠纷解决与司法有限性

..... 山东省烟台市中级人民法院 邹川宁 (58)

试论有限司法观的建构

..... 安徽省池州市中级人民法院 时代 赵越 (68)

论司法为民

..... 陕西省高级人民法院 李晓锋 (78)

司法为民思想的法理学理由简论

——以当代中国司法理念成长方向为视线

..... 江苏省盐城市中级人民法院 吴海龙 (88)

宪法的司法化与人权保障

.....	山东法官培训学院	吴锦标 (109)
-------	----------	-----------

第二章 现代司法理念的内涵与形成

现代司法理念与司法公正的本土化整合

.....	浙江省绍兴市越城区人民法院	王志华 (117)
-------	---------------	-----------

当代司法制度与现代司法理念

.....	内蒙古自治区赤峰市中级人民法院	高子武 (129)
-------	-----------------	-----------

论司法理念的现代化

——以刑事判决理由为中心的分析

.....	吉林省长春市宽城区法院	赵 璐
-------	-------------	-----

.....	吉林大学法学院	杨 波 (141)
-------	---------	-----------

司法正义：现代司法正当性的理念基础

.....	湖北省武汉市中级人民法院	尹 为 (149)
-------	--------------	-----------

政治化之消解与对司法权本质的回归

——司法独立若干现实问题思考

.....	福建省泉州市中级人民法院	林天法 (162)
-------	--------------	-----------

现代司法理念与司法公正

.....	广东省中山市中级人民法院	刘良才 (174)
-------	--------------	-----------

现代司法理念与司法公正度

.....	安徽省高级人民法院	钱明树 (185)
-------	-----------	-----------

司法公正理念的表达与实践

——以破产程序中审判权的运行为例

.....	天津市第一中级人民法院	谭晓辉 张金忠 (195)
-------	-------------	---------------

司法被动理念的回归与民事审判思维方式的定位

.....	浙江省新昌县人民法院	徐力英 (205)
-------	------------	-----------

第三维度：裁判文明

——关于司法公正理念合理内核价值扩张的现实考证

.....	山东省东营市中级人民法院	胡松河 (216)
-------	--------------	-----------

司法经济原则应确立为现代司法理念中的基本内容

.....	北京市第二中级人民法院	冯 刚 (229)
-------	-------------	-----------

程序运作视角下司法效率冷思考

.....	天津市经济技术开发区人民法院	张 红 司 媛 (237)
-------	----------------	---------------

现代司法理念与司法效率

——从传统迈向现代

..... 甘肃省兰州市中级人民法院 唐 斌 邓代琳 (249)
从民事诉讼程序运作透视司法效率在基层法院的实现

——基于对一审民事案件审理周期的调查

..... 四川省成都市高新技术产业开发区人民法院 肖 宏 (258)

第三章 我国现代司法理念之构建

现代司法理念在农村推进中的阻抗及法院的应对

——以法律社会学为视角

..... 天津市静海区人民法院 刘树青 (274)

穿越法律规则的公平和正义

——司法理念视角下的裁判效果解读

..... 福建省高级人民法院 卢柳枫 (286)

司法与社会两个距离关系的颠倒及其调整

——从“关系”向司法渗透现象谈起

..... 山东省烟台市芝罘区人民法院 马忠强 徐昶晟 (299)

建构我国的现代司法理念

——论我国司法观念和现代司法理念的形成、价值冲突及转型

新疆维吾尔自治区高级人民法院

..... 伊犁哈萨克自治州分院 钱东辉 (310)

济民的当代中国司法理念价值

——多元司法认识中现代司法理念的养成

..... 浙江省东阳市人民法院 黄顺晓 丁 胜 (319)

论司法怀疑及其有效释缓

..... 浙江省丽水市中级人民法院 唐永新 陆云良 (327)

论民事司法的可接受性

..... 重庆市南岸区人民法院 吴晓静 (339)

司法公正的制度寻求

..... 吉林省高级人民法院 胡晓辉 (350)

现代司法理念下的法院应尽快摆脱行政化管理模式

..... 西藏自治区高级人民法院 张冬梅 (363)

第四章 传媒与司法

论公开报道与公平审判的冲突与平衡

——兼论现代司法理念与传媒道德观念的沟通与融合

..... 湖北省武汉市中级人民法院 干朝端 杨 凯 (371)
正义的裁判与守望

——论现代司法理念下法院与传媒之关系

徐州师范大学文学院 胡正强

..... 江苏省徐州市中级人民法院 沙永梅 (385)

第二编 程序公正及其价值

第五章 程序公正与审判方式改革

厘清三个关系 解读程序理念

..... 湖南省高级人民法院 罗重海 谷国文 (397)

程序优先与“两个效果”的统一

——司法实践之检讨

..... 海南省高级人民法院 刘本荣 (407)

优先审理的正当性基础及制度建构

——兼论案件审理流程管理制度的完善

..... 江苏省淮安市楚州区人民法院 潘昌锋 朱介进 (417)

现代司法理念与民事审判方式改革

——以“实用性”为核心的“现代性”

..... 重庆市第一中级人民法院 彭 超 (426)

试论审判方式改革的过渡时期

..... 贵州省贵阳市白云区人民法院 何正柏 (435)

现代司法理念视野下的法院角色定位问题

..... 广西壮族自治区高级人民法院 梁 波 (443)

现代司法理念视野中法官诉讼指挥权的重构

..... 上海市长宁区人民法院 王建平 刘亚玲 (452)

论法官释明行为的制度化与司法公正

..... 广东省广州市中级人民法院 冯 岚 (463)

现代司法理念视角下的民事程序选择权研究

..... 北京市高级人民法院 范跃如 (479)

当事人程序主体性理念与审判方式改革

..... 北京市海淀区人民法院 何 畔 葛 玲 (492)

论现代司法理念下的当事人变更

..... 北京市门头沟区人民法院	郎贵梅 (502)
无独立请求权第三人制度研究	

..... 山西省太原市万柏林区人民法院	张威宏 (510)
----------------------	-----------

第六章 程序公正与诉讼制度

论纠纷一次性解决及其制度构建

——在新旧诉讼标的理论的对立中寻找谐音

..... 福建省厦门市中级人民法院	黄冬阳 (526)
--------------------	-----------

程序正义的另一视角

——论我国诉讼回避制度的重构

..... 江苏省盐城市盐都区人民法院	杨 奇 (537)
---------------------	-----------

论我国陪审员制度的功能定位及模式选择

——关于我国陪审员制度运行及改造的实证调查分析

江苏省高级人民法院 刘 峥

..... 江苏省南通市中级人民法院	沈 兵 (548)
--------------------	-----------

论现代司法理念下的民事诉讼协议管辖制度

..... 上海市松江区人民法院	周怡然 李为国 胡晓晖 (559)
------------------	-------------------

现代司法理念与涉港澳民商事案件管辖权冲突的协调

..... 福建省福州市中级人民法院	陈绍榕 (571)
--------------------	-----------

涉网国际民商事诉讼管辖权制度改革

..... 浙江省温州市中级人民法院	鞠海亭 (581)
--------------------	-----------

论现代司法理念与民事送达程序

..... 北京市丰台区人民法院	王志永 (595)
------------------	-----------

论巡回办案制度在我国的运行与完善

..... 北京市房山区人民法院	陈 实 (607)
------------------	-----------

司法公正视野下的普通程序简化审的完善

..... 江西省高级人民法院	罗志坚 (615)
-----------------	-----------

模式与选择：我国简易判决制度构建及规则设计

..... 江苏省连云港市中级人民法院	钱 斌 李青春 (624)
---------------------	---------------

论我国现行民事诉讼二审审理范围

..... 河北省秦皇岛市中级人民法院	丁保军 (636)
---------------------	-----------

论超审限之客观成因及其应对

——以广州中院为研究样本

..... 广东省广州市中级人民法院	孙海龙 邓娟娟 (645)
--------------------	---------------

从“纠错”到“补救”

——试论民事再审理念重塑及其制度改革取向

…………… 江苏省连云港市中级人民法院 杨 波 王晗苏 (657)

现代司法理念导入司法活动路径分析

——以民事审判监督制度改革为例

…………… 山东省高级人民法院 陈宜芳 范明志 (666)

论以现代司法理念为价值取向的审判监督程序改革

…………… 辽宁省海城市人民法院 王海江 (678)

论现代司法理念下我国少年审判制度的完善

…………… 浙江省乐清市人民法院 郑 剑 (688)

现代司法理念与刑事诉讼的价值取向

…………… 湖南省衡阳市祁东县人民法院 旷云山 旷凌云 (699)

契合、交锋与融合：论禁止双重危险规则

…………… 江苏省盐城市中级人民法院 唐 静 (710)

刑事诉讼羁押制度改革之思考

——以尊重与保障人权为视角的探讨

…………… 上海市第一中级人民法院 唐 震 (723)

浅谈完善我国行政诉讼制度的几点思考

…………… 甘肃省定西市中级人民法院 张 武 (734)

论疑罪从无案件国家赔偿的司法理念

…………… 天津市高级人民法院 王友莉 (742)

第七章 诉讼证据制度

试论常理在民事诉讼中的适用

…………… 浙江省嘉兴市中级人民法院 许邦清 (750)

测谎介入民事诉讼的思考

…………… 广东省汕头市中级人民法院 陈俊丰 (760)

司法中立与为民理念的对立统一

——以民事诉讼证据制度改革为例

…………… 北京市海淀区人民法院 周继军 范 君 (777)

是非之间的权衡标准

——从民事诉讼证据制度的变迁透视“法律真实”的司法理念

…………… 甘肃省高级人民法院 杨 磊 毛胜利 (788)

第八章 执行制度与司法协助

执行理念若干问题的分析与思考

..... 宁夏回族自治区固原市中级人民法院 徐 成 (799)

僭越与规训

——谈民事执行权的行使及界限

..... 天津市大港区人民法院 秦秀敏 (807)

论执行威慑机制

..... 广东省高级人民法院 胡志超 (818)

司法救助制度有关问题探讨

——从民事诉讼介入与运行的角度

..... 甘肃省兰州市中级人民法院 李振川 (831)

司法救助理念的固守与超越

——从打得起官司到打得赢官司

..... 福建省南平市中级人民法院 许寿辉 (841)

论我国司法救助制度的价值及其完善

——从接近正义的视角出发

..... 江苏省扬州市中级人民法院 王 刚 (852)

论我国司法救助制度的完善

——以现代司法理念为视角的分析

湖北省高级人民法院 刘 勇

..... 湖北省黄冈市中级人民法院 曹 志 (867)

第三编 法官职业化建设

第九章 法官制度与法官职业化

现代司法理念与法官制度改革之探讨

..... 福建省泉州市中级人民法院 郭立新 (881)

“法院与社会冲突”形势下的法官职业化

——一种基础性的现代司法理念

..... 山东省高级人民法院 范明志 (894)

司法效率与法官员额制度之比较重塑

..... 上海市浦东新区人民法院 刘娟娟 (905)

法官角色的定位

——关于法官人数和素质的一个实证分析

..... 山东省威海市环翠区人民法院 马树芳 (921)

现阶段我国法官角色定位:能动、保守、抑或其他

——基于现代司法理念与我国法官现状的一点思考

..... 福建省建阳市人民法院 黄 涌 (934)

现代民事诉讼之法官角色定位

..... 福建省华侨大学法学院 郭海龙 (944)

法官的“经济人”角色分析

..... 四川省成都市成华区人民法院 晏 莉 (954)

我国法官职业保障制度的现实困境与渐进改革

..... 北京市第一中级人民法院 张寒松 (961)

论革除法官“干部”制度

——以现代司法理念为视角

..... 黑龙江省林区中级人民法院 孙宏勇 (970)

现代司法理念下的错案责任追究

..... 江苏省常州市中级人民法院 时永才 蒋继业 (980)

现代司法理念与法官职业道德

..... 河南省高级人民法院 尚学文 孙功伟 (986)

第十章 法官的思维方式

理想主义与现实主义之博弈

——法官思维方式之挑战与转换

..... 广东省佛山市南海区人民法院 阳贤文 (995)

论我国现代法官思维模式的构建

..... 吉林省通化市中级人民法院 洪 浩 (1009)

法官思维之实然状况与应然塑造

..... 中南财经政法大学民商法典研究所 李政辉 (1019)

穿行于公正与效率之间:司法思维的经济思考

..... 重庆市第二中级人民法院 高 翔 (1031)

影响法官思维之根本原因探析

..... 河南省高级人民法院 王少禹 (1038)

司法理性、经验与法官良知

..... 青海省西宁市城西区人民法院 白 锋 安 梅 (1048)

法官良知的培育

——现代司法理念首要问题求解

..... 安徽省马鞍山市金家庄区人民法院 纪 伟 (1052)

略论法官的个性

..... 北京军区军事法院 马慧勇 (1063)

第四编 裁判的方法

第十一章 法律解释与法学方法论

论习惯和法律在司法领域中冲突与互动

——兼谈司法公正的评价立场

..... 江苏省泰州市中级人民法院 陈益群 (1075)

民间法、国家法与法官思维

——浅述民间法对社会秩序及法官思维的影响和运用

..... 安徽省宣城市宣州区人民法院 周红兵 (1088)

试论法官的法律解释权

..... 上海市普陀区人民法院 章国峰 (1098)

论现代法律解释的基本理念

——以刑法的裁判解释为主

..... 江苏省无锡市中级人民法院 陈靖宇 (1109)

社会转型时期的裁判理性

..... 最高人民法院立案庭 王胜全 (1121)

现代司法理念与知识产权民事裁判法律方法

..... 浙江省温州市中级人民法院 周 虹 石圣科 (1129)

更新司法理念与审理医疗纠纷关注医学保护的思考

..... 四川省广元市中级人民法院 胡珉瑞 (1140)

第十二章 裁判文书改革

论法律事实在裁判文书中的体现

..... 河北省秦皇岛市中级人民法院 王新忠 (1150)

论当事人主义在民事裁判文书中的确立

..... 安徽省黄山市中级人民法院 江梅洁 (1160)

在裁判文书中全面体现证据裁判主义的几点思考

.....	福建省莆田市城厢区人民法院	谢志健	(1170)
寻求事实与法律的正当诠释			
——民事裁判文书改革的程序路径建构			
.....	山东省威海市中级人民法院	邵正洪 赵 芳	(1179)
现代司法理念的导入与裁判文书创新			
.....	云南省曲靖市中级人民法院	郝 云	(1190)

第十三章 现代判例制度的构建

我国行政判例之法源性探讨			
——从法国行政判例法制度谈起			
.....	山东省济南市中级人民法院	毕惠岩	(1201)
试论我国行政判例制度之构建			
.....	广东省广州市番禺区人民法院	卜晓虹	(1211)
附：全国法院第十六届学术讨论会三等奖名单..... (1233)			