

2010年·第1辑
(总第45辑)

黄河口司法

JUDICATURE OF HUANGHEKOU

王少南 主编

中国石油大学出版社
人民法院出版社

中国 山东 东营

DONGYING SHANDONG CHINA

2010年·第1辑

(总第45辑)

黄河口 司法

王少南 主编

JUDICATURE OF HUAHNGHEKOU

中国石油大学出版社
人民法院出版社



深入推进三项重点工作 全面提高司法水平

全国政法工作会议提出，深入推进社会矛盾化解、社会管理创新、公正廉洁执法三项重点工作，为应对新的形势任务指明了方向。全市法院务必按照全国和省、市政法工作会议的部署要求，围绕建设黄河三角洲高效生态经济区、转变发展方式调整经济结构、保障和改善民生三项战略任务，以“四无”创建活动为载体，深入推进三项工作重点，全面提升司法水平，推动法院工作不断开创新局面。

一是牢牢把握为大局服务的方向。自觉把法院工作融入大局工作，积极服务经济发展，全面发挥司法在化解经营风险、推动经济发展方面的独特作用，营造公平竞争的市场秩序；深入开展“平安创建”活动，严厉打击严重刑事犯罪，积极参与社会治安综合治理，维护社会稳定和长治久安；加强调查研究，密切关注各类可能影响经济社会发展的风险，及时向党委、政府提出司法建议，为科学民主依法决策提供及时有效的司法服务。

二是始终坚持化解社会矛盾的工作主线。以“定纷止争、案结事了”为目标，着力从根本上解决纠纷、化解矛盾，努力实现司法效果的最大化。把化解矛盾纠纷贯彻于审判、执行工作全过程，着力加强辨法析理、教育疏导、法律释明等工作，促使当事人服判息诉；鼓励法官深入基层到审判一线实践锻炼，着力增强化解社会矛盾的能力，在实践中不断提高做群众工作的能力；进一步深化完善诉讼与非诉讼相衔接的矛盾纠纷解决机制，推动建立“大调解”工作体系，形成化解矛盾的整体合力。

三是不断提高服务社会管理创新的水平。在发挥审判基本职能，监督、支持和促进行政机关依法行政的基础上，与有关部门密切配合，

积极参与社会管理创新工作，维护良好的社会管理秩序。认真开展矛盾纠纷排查，及时发现可能影响社会稳定的苗头性、倾向性问题，向有关部门提出有针对性的意见建议，加强和改进社会管理；深入开展“法官五进”等活动，加强法制宣传工作，在全社会形成自觉学法、守法、用法的浓厚法治氛围，满足广大人民群众的法律需求。

四是认真落实司法为民的宗旨。立足审判、执行工作，把实现好、维护好、发展好群众根本利益作为出发点和落脚点，想群众所想，急群众所急，带着对人民群众的深厚感情去司法、去办案，设身处地为当事人排忧解难；妥善审理各类涉及民生的案件，加强对困难群众和弱势群体的司法救助，切实维护群众的合法权益；着力加强立案信访窗口建设，细化便民利民服务措施，畅通诉讼渠道，尽可能地为当事人诉讼提供便利条件；让广大人民群众充分感受到司法的便利和社会主义司法的优越性。

五是时刻牢记公正廉洁司法的要求。把维护社会公平正义作为审判工作的生命线，在提高案件质量和效率上下工夫，在改进作风和加强廉政建设上下工夫，切实提高司法的公信力。大力推进司法提速，在确保程序合法的前提下，提高审判、执行工作效率；大力加强审判管理，细化审判和执行各个环节的司法行为标准，严格司法程序，确保司法公正；大力加强党风廉政建设，坚持不懈地抓好示范教育和警示教育，完善监督制约机制，促进公正、文明、廉洁司法。



目 录

司法大讲坛

刑事证据及相关问题

刘玉安/1

名人访谈

肖建国教授访谈录

/23

主题论坛

司法人民性的生动写照

——从“东营经验”到“陈燕萍工作法”

东营中院理论学习中心组/38

司法调查

赴江苏法院学习考察报告

东营中院赴江苏法院考察组/44

赴上海法院学习考察报告

东营中院赴上海法院考察组/55

黄河口论剑

刑事审理实务问题研讨

/64

反逃避、规避执行

/100

示范性案例

抵押权人对抵押财产优先受偿权的实现

王 丽 / 130

承包合同解除，地上树木如何执行

张怀刚 / 133

如何从夫妻共同财产中执行个人债务

郭成海 / 136

徐某、马某申请执行胜利油田第三中学养老保险金案

刘 忠 / 139

刘某申请执行胜利油田华滨天然气综合利用有限责任公司、
东营市华滨机电设备制造有限责任公司买卖合同纠纷案

于 江 / 142

法学研究

对酒后驾车入刑问题的思考与建议

冯俊海 / 146

柔性司法：在传统与现代间寻求张力

——司法和谐的文化思考

姬文清 / 165

论刑事审判中心主义

——兼论我国刑事诉讼构造的反思与重构

徐 峰 / 177

法律适用

刑事诉讼中被告人品格证据的确立

薄其红 马曰全 / 190

行政诉讼法修改之法律适用问题研究

张晓丽 / 202

论对抵押房地产的执行

——以《物权法》为研究基点而展开

李 敏 / 211

民事调解的经济分析

杨敬栓 张怀刚 / 219

刑事法治视野下机械司法的成因与应对

——以几例刑事热点案件为样本

李怀敏 / 227

论我国个人破产制度的构建

孙延斌 / 242

多因一果式侵权行为“直接结合”与“间接结合”的理论与案例化分析

李轶清 / 250

诉讼欺诈行为的定性及其刑事法律应对探究

朱丽翠 / 257

古代保辜制度之现代影响

巴占防 王园园 / 266

案例解析

婚姻无效与有效之辩

——以骗取钱财为目的婚姻性质之分析

姜福先 李秀芹 / 269

从一起案例看抢劫罪与绑架罪、敲诈勒索罪的区别

扈亭河 / 274

以暴力、胁迫手段强行交易行为如何定性

郑战杰 / 278

本案行政机关的处理意见能否直接作为民事判决的有效证据

宋拥军 刘伟伟 / 282

任某诉广饶县中医院医疗损害赔偿纠纷案

周国防 郭 婧 / 286

统计分析

河口区人民法院关于刑事附带民事诉讼案件调解情况的统计分析

王 丽 侯广飞 / 293

垦利县人民法院关于婚姻家庭案件的统计分析

王越江 李维海 / 298

利津县人民法院关于进入执行程序的调解案件统计分析

王丽娅 宋绍青 / 306

重案纪实

被不正之风吹倒的副区长

——原东营区副区长受贿案审判纪实

王 芳 / 315

法官手记

刀尖上的舞者

张玉英 / 319

文明是一盏灯

王 磊 / 322

第一次开庭

韩 凝 / 324

读书

推翻历史三千载 自铸雄奇瑰丽词

——读《毛泽东诗词》的艺术美

司 炜 / 326

工作报告

东营市中级人民法院工作报告（摘要）

——在东营市第六届人民代表大会第三次会议上

吴锦标 / 328



CONTENTS

Rostrum of the Justice

Criminal evidence and its revelant problems..... Liu Yu'an/1

Visiting the Celebrities

Interview with Prof. Xiao Jianguo...../23

Theme Forum

A lively portrayal of judicial affinity to the people

—From "Dongying Experience" to "Chen Yanping's Methods of Work".....
.....Theoretical learning group of Dongying Intermediate People's Court/38

Judicial Investigation

Investigation report on visiting Jiangsu Court.....

.....Dongying Intermediate People's Court investigation group to Jiangsu Court/44

Investigation report on visiting Shanghai Court.....

.....Dongying Intermediate People's Court investigation group to Shanghai Court/55

Huanghekou Forum

Study on practical issues of criminal trial...../64

The execution of anti-evasion/100

Model Cases

How to execute the mortgagee's priority of payment on mortgage property.....

.....Wang Li /130

How to execute trees after the dissolution of contract.....

.....Zhang Huaigang/133

How to execute personal debt from husband's and wife's joint property.....

.....Guo Chenghai/136

Dispute case on Mr. Xu and Mr. Ma applying for executing endowment insurance in No.3 Middle School of Shengli Oil Field.....	Liu Zhong/139
Dispute case on Mr. Liu applying for executing the sales or purchase contract between Huabin Natural Gas Comprehensive Utilization Co., Ltd of Shengli Oil Field and Huabin Mechanical and Electrical Equipment Manufacturing Co., Ltd of Dongying City.....	Yu Jiang/142

Jurisprudential Study

Reflections and suggestions about penal legislation for drunken driving.....	Feng Junhai/146
Flexible judicature: search for tension between tradition and modern —Cultural contemplation about judicial harmony.....	Ji Wenqing/165
On centralism in criminal justice —On reflection and reconstruction of Chinese criminal procedure construction.....	Xu Feng/177

Application of Law

The establishment of the defendant's character evidence in criminal procedure.....	Bo Qihong Ma Yuequan/190
Study on the application of law about amendment on administrative litigation law.....	Zhang Xiaoli/202
On the execution of mortgage real estate —Research on the basis of "Property Law".....	Li Min/211
The economic analysis of civil mediation.....	Yang Jingshuan Zhang Huaigang/219
The cause and reply of mechanical judicature from the perspective of criminal law —With several focus criminal cases as samples.....	Li Huaimin/227
On the construction of the personal bankruptcy system of China.....	Sun Yanbin/242
The "direct bonding" and "indirect bonding" theory of multiple causes and one effect tort and its case analysis.....	Li Yiqing/250
The judicial qualitative study of the fraud in lawsuit and its measures on criminal law....	Zhu Licui/257

The modern influence of ancient victim protection system.....	Ba Zhanfang Wang Yuanyuan/266
---	-------------------------------

Analysis of Cases

Argument on nullity and validity of marriage	
—Analysis on the nature of marriage aimed at defraudation.....	Jiang Fuxian Li xiuqin/269
Make a distinction among robbery, kidnapping and racketeering from a case.....	Hu Tinghe/274
How to determine the nature of the deal forced by violence and threat.....	Zheng Zhanjie/278
Can the case depositional opinion of its administrative agency be the valid evidence of civil judgement directly.....	Song Yongjun Liu Weiwei/282
Mr. Ren vs Chinese Medicine Hospital of Guangrao County in a medical damage compensation dispute.....	Zhou Guofang Guo Jing/286

Judicial Statistics

The statistical analysis of mediating civil suits collateral to criminal proceedings in Hekou District People's Court.....	Wang Li Hou Guangfei/293
The statistical analysis of marriage and family cases in Kenli County People's Court.....	Wang Yuejiang Li Weihai/298
The statistical analysis of the mediatory cases into executive routine in Lijin County People's Court.....	Wang Liya Song Shaoqing/306

Documentary Records of Major Cases

The deputy chief executive of Dongying District Government yielding to unhealthy tendency	
—Documentary records of judging the bribery case about the former deputy chief executive of Dongying District Government.....	Wang Fang/315

Judges' Records

Dancer on a sword's point.....	Zhang Yuying/319
Civilization is a light.....	Wang Lei/322
The first court session.....	Han Ning/324

Reading

Overturn thousands of years' history and create magnificent poetry

—Appreciation on the artistic beauty of "Mao Ze-dong's Poetry".....
.....Si Wei/326

Work Report

Work Report of Dongying Intermediate People's Court (Abstract)

—Delivered at the Third Session of the sixth Dongying People's Congress.....
.....Wu Jinbiao/328

刑事证据及相关问题

◇ 刘玉安



【编者按】2009年7月31日上午，山东省高级人民法院副院长刘玉安作客东营中院“黄河口司法大讲坛”，为东营市政法系统办理刑事和经济案件的业务骨干及其他工作人员作了“刑事证据及相关问题”报告会。刑事证据的固定、收集和完善的规范化，对于保证和提高刑事案件的办理质量



刘玉安，山东省高级人民法院党组成员、副院长。

刘玉安副院长在东营中院黄河口司法大讲坛作报告

至关重要，刘玉安副院长在讲座中提出的问题及应对方法，对我们进一步做好相关工作具有较好的启示意义。我们对讲座内容进行了整理，现予刊载。

大家都知道，在三大诉讼体系中由于刑事处罚手段的严厉性和不可回转性，决定了对刑事审判、刑事诉讼工作的要求最高，所谓的生杀予夺的权力在刑事审判中体现的最淋漓尽致，因为刑事裁判涉及人身自由、人的生命和财产权益。今天借此机会，我想和大家探讨两个问题：第一个是办理刑事案件审查事实适用证据应当注意的问题；第二个是新型受贿以及国家工作人员身份认定过程中反映出的问题。

一、证据审查过程中应当注意的问题

事实和证据是刑事案件最基础性的东西，事实清楚、证据确实充分是刑事法定的标准。在一个大的证据框架的要求下，办案要严格



按照证据裁判原则来处理问题，证据的具体标准是影响定罪的关键，证据如果存疑、不能排除合理怀疑，应作出证据不足、罪名不能成立的判决。证据如果存疑，即使定罪的标准达到了，从程序上来讲，量刑也相对要留有余地，判决也只能留余地。以死刑为例，它的裁决标准应该是绝对的标准——必须达到证据确实充分的程度。

省法院从去年提出，我们办理案件的标准要分为三大类：第一类是铁案，在全国范围内有重大影响的案件、死刑案件要办成铁案，这是标准最高的一类。第二类是精品案件，就是适用法律有一定难度、有一定影响，或者属于新类型案件，这样的案件要办成精品，说理要透彻，要有新的探索。第三类是其他案件，要以和谐为标准，符合法律规定又让当事人满意。

今天讲的重点是重大案件，重大案件的办案标准对其他案件也有参考价值。

（一）对自首或坦白的犯罪事实，应当特别重视对相关证据的比对审查

对自首或坦白的犯罪事实，实践中有的办案人员轻视对相关证据的比对审查，导致案件事实的确定不清楚。相当多的案件出现这样的问题。如犯罪嫌疑人主动到公安机关自首，这个事还能假了吗？或者是一讯问犯罪嫌疑人就承认了，承认了这个案子就算办完了，其他的工作简单记录一下就算是交差了。一审不是很重视，二审已经时过境迁，导致案件出现质量上的问题。

下面我们以几个案子为例来探析一下此类案件的办案思路。

第一个案子，杨建行放火案。

杨建行在这作案后跑到云南，在云南又放火杀人未遂，放火后主动到当地公安局投案自首，同时供述2002年在山东他岳父家纵火的事实。查明的主要事实就是这样：因为其妻长期居住在娘家，并提起离婚诉讼，他就产生了报复心理，2002年12月11日凌晨，他携带汽油翻墙进入他岳父家院中，从门外将汽油倒入卧室内，导致其岳父、岳母、妻子、他女儿四人死亡，罪行特别严重。

虽然是投案自首，但由于罪行特别严重，从量刑的角度看判死刑没问题。因为犯罪嫌疑人是投案自首的，对证据的收集和审查的严谨性就有所懈怠。收集到的证据包括：一个叫李青的人，说是看到晚上23点有一个1.73米的小伙子加了90号的汽油63.7升，分三个桶装，

又要了三个塑料袋封的口，然后走了；再就是听到火的响声；再就是证明他和他妻子关系不好的证据；听到消防车了；等等。勘验笔录证明门上用铁丝捆着，发现塑料桶残片三个。当时其实是发现了证据存在的一些问题的，但觉得问题不大，没有引起足够的重视。本案我应该承担责任，省法院审委会研究，是我签字报最高法院核准的，结果最高法院发回来了，发回来后细看，确实有些地方不妥。

第一，证人证言与犯罪嫌疑人供述之间存在矛盾。证人说当天晚上来了一个人，给他加了三桶油，用三个塑料袋封的口，60多升的汽油，三个桶。但经过多次讯问被告，他一直都说是两个桶，15升油，另一个桶哪去了？谁的准确？这就是一个问题。第二，组织辨认，这个考虑是对的，让卖油的去辨认。拿着照片去，他说其中有一张很像，但是“很像”这句话没有形成记录，复查时觉得这非常重要，再让他辨认一下，结果他说时间太长记不清了，这就是证据缺失的问题。没有这个辨认笔录，非常遗憾。第三，现场勘验笔录说的，现场外面的门上两个铁把手是用铁丝拧起来的，但是被告人从来没供述过他拿铁丝去捆过门。这个门是谁捆的？怎么拧的？这又悬了一个口，到底还有没有别人？第四，现场勘验上说现场有塑料桶的残片三片，其中两个插有塑料管引管。而被告除了讲带两个桶外，从来没讲有塑料管，这个塑料管是谁弄的？这又悬着一个问题。第五，现场勘验笔录上记载现场提取了两枚脚印，但这个脚印的鉴定报告不知道哪去了，后来觉得很重要，复核时和办案同事交流，得到的解释却是因为现场救火非常混乱，现场遭到破坏无法提取遗留的脚印，这个“无法提取”和我们记录的“已经提取的两枚”是不是矛盾？这两个形成了明显的矛盾，这也是一个空缺的地方。第六，鉴定笔录说从现场、受害人的衣服碎片等均检出了汽油成分，而一审判决上也讲到上述物品中均检出汽油，一致。“一致”也是个问题，这是怎么来的？依据是什么？第七，在省法院二审期间，也考虑到让卖油的人去辨认，但当时的答复是找不到证人，是“找不到”还是“不去找”？还是觉得这个案子没问题了“不用找”？不放纵罪行严重的犯罪分子，也不能冤枉好人，这是一个基本的原则，必须要有符合证据法要求的证据。

回头思考一下，就此案而言，这么几个方面确实还是有些工作要做，如果做得更好、更细、更扎实，这个案子会很顺利地批下来，因为他罪行特别严重。



再介绍一下李世平杀人案。

李世平，1966年出生，在一个物业公司当保安，他当保安时与传达室北面看小铁屋的民工李敏生关系非常好，经常到李敏生那里吃饭。有一天，李世平打了饭到了小铁屋，当时还有一个姓徐的民工在那里喝酒，经李敏生的提议三人一起喝酒，喝到19时许，三个人为了喝酒的问题发生了争吵。被告人李世平和李敏生发生争吵并厮打，厮打中李世平拿起李敏生做饭用的菜刀猛砍李敏生的头部、颈部等处，致李敏生死亡。经法医鉴定，李敏生系被单刃锐器致伤，导致左面部、左颈部等大量失血性休克死亡。李世平作案后持刀逃跑，在现场那个姓徐民工跑到传达室报警。

这个案子办完后审判人员就开始研究这个案子存在的疑点。

第一个，到底是用什么凶器把受害人致死的？判决书引用的包括前面查到的有三个证人说看到被告人拿着菜刀，现场也提取了一把菜刀，什么叫菜刀？菜刀是方形的。第二个，鉴定结论是锐器致死，而且一看尸检照片，尸检报告上写着尸体上有贯通伤，我不知道这样一个大方形的菜刀怎么能形成贯通伤，上面的创口不超过一寸，菜刀是怎么形成的这个伤？第三个，尸检的状态是：死者口中有食物，手中捏着筷子。在这样的情况下，一个人拿着菜刀来砍他，他还拿着筷子吃饭，这种可能性有没有？他没有抵抗吗？是一刀毙命吗？他是砍了多少刀？失血性休克死亡是一个慢慢的过程，这样的尸检状态是怎么来的？第四个，死者头部被解剖后看到有一片红，以此罪名判定这个案子是不是有些不符？这个案子最后的结果不知道，反正这个案子被发回了。第五个，细节有时也很重要。同桌不是有证人吗？证人也曾说过打起来后犯罪嫌疑人拿着刀具去砍被害人的头部数刀，当时他吓傻了就跑出去报警，但是后来再次询问他时他又说跑到外面大便去了，现场怎么弄死的没看见。这里面有两个问题，他说去大便，那怎么不去看看有没有大便痕迹，判定一下这两段话到底哪一段是准确的。这个案子是一个命案，却遗留了这么多问题，我自己也觉得确实不应该出现这样的事情，应吸取教训。

第三个案例，肖逸杀人案，此案还没有最终决定。

肖逸，1985年出生，中专文化。肖逸的父母在银行的家属楼买了一套房子，房号是301，他和父母同住在这里，2008年7月份其母陪其父到济南做手术，肖逸独自在家，当月12日19时许，肖逸

看到同楼上的 602 室的女青年 1989 年出生的江山上楼回家，就产生了奸淫的邪念。此时江山家里让她去买馒头，回来走到 301 门外时，肖逸乘江山不备猛力将其拽到屋里关上门，江山被摔倒在门厅的地上并极力反抗。肖逸唯恐罪行败露，遂实施掐颈、拳击头部、水果刀刺颈部等暴力手段，随后肖逸将被害人拖到卫生间里，用家中的菜刀切割其颈部一刀，后用家里的胶带对被害人的手脚进行了缠绕、捆绑，致江山机械性窒息死亡。作案后江山带的手机铃响，是她家里打的电话，此时肖逸急忙将手机摁下，并把手机卡取出。杀人后，肖逸就骑自行车去买了一个大纸箱子，买了透明胶带，并找了一个出租三轮车，到家属院后，让出租车司机在楼下等着，自己带着箱子上楼，将尸体装到箱子里，缠绕好了以后叫运输的人上来，将纸箱抬下去。然后将箱子运到一个院里放下，等着运输的人走了，他把尸体拖到附近的一个坟地，他又去他姥姥家拿了一把铁铲，挖了一个洞把尸体埋进去，处理完了后把铁铲送回去，和他亲属说把家里的一些旧东西处理了，跟他舅舅也说过这个事。

这个案子基本的事实就是这样的，这些过程的证据都有。这个案子有些人大代表等要求一定要严惩，包括被害人的父亲也要求严惩凶手。到二审以前，本案被告人一共有七次供述、一审庭审，加上上诉理由等都承认作案事实，但二审开庭的时候又不承认了。铁铲的证据有，他跟他亲戚说的证据也有，原来的供述非常好，二审也承认是自己杀的，但现在又出现问题了——真正开庭时不承认了！这样的案子有什么问题？我们大家一起来探讨一下。

第一，7 月份晚上 7 点钟，天还亮，楼上楼下都有人，而且夏天各家的窗户大多是开着的，被告人掐脖子，被害人嚎叫，却没有一个听见的，没有一个看见的，这个正常不正常？符合不符合一般的规律呢？这是一个疑点。第二，原来供述的手机响起来，吓得被告人赶紧把手机摁死，这么长时间没人接电话被害人家人不怀疑吗？到电信局调取被害人的通话记录，所有的通话记录都有，唯独这一次没有，是咱们取证的疏忽，还是就是没有，还是怎么回事？而且，被害人的妹妹证实因被害人长时间没回来自己给她打的电话，没有人接。怎么就调不出来通话记录呢？这个案子存疑。第三，鉴定结论显示被告人家里有血样物，但检不出人血，这又该怎么理解？有可能是打扫了一下。如果能在被告人家里检出 DNA，这将是一个非常有力的证据，但现