

司法解决纠纷的对策与机制

全国法院第十九届学术讨论会

获奖论文集

万鄂湘◎主编

人民法院出版社

司法解决纠纷的对策与机制

全国法院第十九届学术讨论会

获奖论文集

人民法院出版社

万鄂湘 ● 主编

图书在版编目 (CIP) 数据

司法解决纠纷的对策与机制:全国法院第十九届学术讨论
会获奖论文集/万鄂湘主编. - 北京:人民法院出版社,2007. 12

ISBN 978 - 7 - 80217 - 601 - 0

I. 司… II. 万… III. 司法 - 研究 - 中国 - 文集
IV. D926 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 183257 号

司法解决纠纷的对策与机制:全国法院第十九届学术讨论会获奖论文集

万鄂湘 主编

责任编辑 吴秀军 金俊银 陈健 范春雪 侯笑宇 杜澎 兰丽专 姜峤

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)

电 话 (010)85250578(责任编辑) 85250516(出版部)
85250558 85250559(发行部)

网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>

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 1646 千字

印 张 71.00

版 次 2007 年 12 月第 1 版 2007 年 12 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 80217 - 601 - 0

定 价 150.00 元

版权所有 侵权必究

全国法院第十九届学术讨论会 论文评选委员会组成人员名单

主 任:万鄂湘

副主任:(按姓氏笔划排列)

王运声 陈光中 应松年 怀效锋 胡云腾

评委会委员(按姓氏笔划排列)

万鄂湘	孔祥俊	马永欣	王运声	王 立
王亚琴	牛克乾	叶自强	刘作翔	刘荣军
刘德权	刘 峥	吕 芳	毕玉谦	李成斌
陈光中	陈海光	应松年	怀效锋	肖建国
吴秀军	吴晓芳	汪治平	陆锦彪	杨永清
范 愉	林志农	罗东川	金俊银	郎佩娟
侍东波	范向阳	胡云腾	袁登明	梁书文
曹守晔	曹全来	蒋惠岭	樊崇义	冀祥德

全国法院第十九届学术讨论会 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 胡云腾 王运声

办公室成员：金俊银 曹全来 苏 烽 郑 运

前 言

党的十六届六中全会作出的《关于构建社会主义和谐社会若干重大问题的决定》是党中央为全面建设小康社会、加快推进社会主义现代化事业制定的重要战略部署。党的十七大报告进一步指出,构建社会主义和谐社会是贯穿中国特色社会主义事业全过程的长期历史任务,而实现社会公平正义是建设和谐社会的应有之义。人民法院的根本职责就是化解社会矛盾,维护社会稳定,保障经济发展,进而促进社会和谐,实现公平正义。2007年1月,最高人民法院发布了《关于为构建社会主义和谐社会提供司法保障的若干意见》,要求全国法院以化解社会矛盾为切入点,以确保社会稳定为着力点,以维护群众利益为出发点,以维护司法公正为立足点,加强司法保障,努力为社会提供安定有序的社会环境和公正高效权威的法治环境。

为了从理论上进一步研讨人民法院在为构建社会主义和谐社会提供司法保障的过程中面临的新情况、新问题,并提出有针对性、可行性的对策建议,努力形成一批见解深刻、思路明确、措施具体的研究成果,总结审判实践经验,促进法学理论同审判实践相结合,建设公正、高效、权威的社会主义司法制度,更好地完成审判工作任务,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第十九届全国法院学术讨论会组织委员会决定以“司法解决纠纷的对策与机制研究”作为全国法院第十九届学术讨论会的中心议题并在全中国范围内征集论文。

征文通知自今年2月5日发出后,得到全国各级法院广大法官和法律界其他人士的积极响应。截止2007年8月31日,本届学术

讨论会办公室共收到各高级人民法院、新疆建设兵团分院以及解放军军事法院推荐的优秀参赛论文 1346 篇以及社会人士参赛论文 32 篇。根据“依靠专家、发扬民主、择优举荐、公正合理”的原则和论文评选规则与程序,经过评委认真负责、客观公正的严格评选,共评出一等奖 6 篇,二等奖 100 篇,三等奖 152 篇,优秀奖 203 篇。这些论文涉及民商事、行政、刑事案件审理中的疑难问题,民行交叉与刑民交叉案件,刑事附带民事案件审判与执行,证据规则的适用,方便诉讼与防止滥用司法资源机制探讨,司法统计方法科学化探讨,人民法院裁判文书制作,公益诉讼,司法救助制度,司法透明的制度保障等范围。限于篇幅,我们仅将获得一、二等奖的论文结集出版,定名为《司法解决纠纷的对策与机制》。

本书的作者绝大多数来自全国各级人民法院,他们长期从事审判工作,具有一定的法学理论水平和丰富的实践经验,本书所收集的论文是他们结合我国依法治国的进程和审判工作实践,对当前审判工作中出现的各种新情况、新问题进行的理论探讨和理论概括。作为学术上的讨论,本书的作者所阐述的观点,不仅在理论上为人民法院建设公正、高效、权威的社会主义司法制度和完善我国的法律制度开阔了思路,同时,对人民法院进行深层次的改革也具有一定的参考价值。当然,书中有些文章的观点仍有待于进一步探讨,有些内容的研究尚需进一步的拓展,但作者理论联系实际、勇于探索、勇于创新的精神还是值得肯定的。我们也希望本书的出版能够抛砖引玉,对社会生活中出现的各类纠纷的公正解决和我国法律制度的完善起到一定的借鉴和指导作用。

借此机会,我们向给予本次学术讨论会大力支持的江苏省高级人民法院表示衷心的感谢!

全国法院学术讨论组织委员会办公室

二〇〇七年十一月十日

目 录

一、总论篇

看得见的正义

——司法透明的实践探微与制度完善

..... 湖南省高级人民法院 江必新(3)

论法律原则在我国司法裁判中的适用

——以《最高人民法院公报》案例为范本的研究

..... 江苏省苏州市中级人民法院 李克诚 刘思莹(18)

司法不能承受之重

——滥用诉权的考察与规制

..... 天津市大港区人民法院 白 清(30)

司法资源是如何被滥用的

——以民事审判中被滥用的四项诉讼权利为例

..... 中国政法大学 胡昌明(41)

司法解决涉诉信访纠纷的机制构建

..... 山东省滨州市中级人民法院 刘学智(51)

转型与接轨中的基层法院司法功能之发挥

..... 云南省昆明市中级人民法院 曹 军(63)

试论充分利用审判资源与方便诉讼

——对基层法院改革之构想

..... 贵州省普定县人民法院 李德江(71)

西部地区巡回审判的现状与完善

——兼论巡回审判在西部构建和谐社会中的作用
..... 青海省高级人民法院 韦 莉(81)

多元化纠纷解决机制的复合

——以司法协同技术为方法
..... 华侨大学法学院 陈慰星(89)

民族自治区域和谐社会之法治途径

——以宁夏回族自治区法治工作为视角
..... 宁夏回族自治区高级人民法院 刘 鲁(97)

论审判实务能力提升的实践路径

——以实证分析二审改判、发回重审案为依据
..... 重庆市第二中级人民法院 吴 比(105)

二、刑事法律适用篇

和谐社会语境下恢复性司法之解构

——刑事纠纷解决过程中权利扩张与权力回应的诠释
..... 内蒙古自治区高级人民法院 米继红
..... 安徽省马鞍山市雨山区人民法院 沈北斌(119)

“以赔代刑”的理性思考:刑罚与赔偿互易制度

..... 福建省漳州市中级人民法院 薛少林(129)

宽严相济刑事政策的价值取向与实现机制

——以价值与制度为分析框架
..... 湖北省高级人民法院 王纳新(139)

和谐社会下监狱行刑的改革与发展

——以刑事政策为视角
..... 江西省玉山县人民检察院 邓瑞珊
..... 厦门大学法学院 张奕显(154)

量刑程序考量

——系统论指导下的量刑程序构建
..... 安徽省当涂县人民法院 孙斌荣(163)

缓刑适用:从“纳什均衡”走向利益最大

..... 福建省闽清县人民法院 刘仁杭(174)

概括式加重情节的司法实现

..... 江苏省无锡市中级人民法院 方海明 范 莉(185)

警惕过度轻刑化思潮

——刑事法官量刑理念为视角

..... 江西省九江市中级人民法院 李晓坤(197)

疑罪的二元化处理机制研究

..... 江西省赣州市中级人民法院 钟健生 蓝贤林(206)

民间纠纷引发暴力犯罪之死刑的司法控制

..... 福建省高级人民法院 王成全 秦传熙(215)

以不法手段行使民法权利之刑法定性的实证分析与制度推演

..... 天津市高级人民法院 陈灿平(226)

三、民商事法律适用篇

容忍义务之边界:相邻关系纠纷案件审理的难点与对策

..... 浙江省杭州市拱墅区人民法院 李燕山(239)

不动产连环交易中的物权变动研究

——基于请求权基础理论的实证分析

..... 福建省福州市中级人民法院 黄勤武(249)

城市居住小区业主共有部分研究

..... 辽宁省沈阳市沈河区人民法院 张 伟(262)

物权变动区分原则下类型化问题的解决

——兼论“一房二卖”纠纷中先买受人利益之保护

..... 天津市高级人民法院 张景良 黄砚丽(269)

道路交通事故中车辆挂靠单位的民事责任

——兼说最高人民法院征求意见稿中挂靠经营的连带责任

..... 四川省彭州市人民法院 徐尔双(278)

死亡补偿费与死亡赔偿金性质辨析

——兼评法释〔2003〕20号第二十九条

..... 湖北省汉江中级人民法院 陈志伟(287)

论审判实践中股东优先购买权的行使问题

——以“同等条件”为讨论核心

..... 吉林省桦甸市人民法院 刘育林(302)

试论关联企业破产合并的若干法律问题

..... 江苏省无锡市中级人民法院 谢唯成 蔡毅(309)

探寻公、私法二元规范体系间的动态平衡

——以违反强制性规范的合同效力为视角

..... 江苏省宿迁市中级人民法院 谢新竹(318)

代物清偿预约研究

——兼论流担保制度的立法选择

..... 天津市河北区人民法院 高治(327)

司法文书确认的弃让财产权益行为之可撤销性研究

..... 河北省张家口市中级人民法院 李亚成(336)

保险合同法律适用中的价值衡量

..... 国家法官学院 刘韶华(346)

机动车保险条款的司法规制

..... 北京市西城区人民法院 高峙(353)

谨慎与限制:论自认在我国知识产权诉讼中的适用

..... 江苏省南京市中级人民法院 张雁(362)

论商标权之间的权利冲突问题

..... 黑龙江省哈尔滨市中级人民法院 李靖海 王丹(370)

适用婚姻法解释(二)第24条的前提条件

——关于夫妻共同债务的理论回应

..... 湖北省宜昌市中级人民法院 汪家乾 王礼仁(378)

离婚案件中按揭房屋分割难题之应对

..... 北京市通州区人民法院 欧彦峰(391)

四、行政审判法律适用篇

行政瑕疵行为新论

..... 重庆市第五中级人民法院 傅放临 贾秀春(403)

论行政诉讼中行政行为理由的补充

——寻求行政公正与效率的衡平

..... 江苏省扬州市中级人民法院 徐军 江厚良(409)

五、审判程序篇

(一) 刑事审判程序论

论刑事程序性裁判

- 审前程序司法审查实证分析及法官的裁判思维
- 山东省威海市中级人民法院 李秀霞 (421)
- 山东省威海市委党校 王东普

刑事诉讼中的财产权保护

- 以扣押、冻结款物处置程序为对象的考察
..... 江西省高级人民法院 徐英荣(430)

完善刑事附带民事诉讼制度探讨

- 建立刑罚与民事赔偿互动机制
- 云南省高级人民法院 腾鹏楚 (439)
云南省曲靖市中级人民法院 孙尉玲

试论我国犯罪被害人损害救济诉讼模式的完善

- 福建省厦门市中级人民法院 黄冬阳(450)

刑事案件先期按民事纠纷处理后的救济机制研究

- 以个案违约与整体犯罪冲突为视角
..... 福建省长乐市人民法院 孙国富 陈天鹏(460)

(二) 民事审判程序论

“调解热”的冷思考

- 对“调解率与和谐正相关”命题的分析
 天津市高级人民法院 李 杰(472)

民事案件调判结合办案方式之完善

- 河南省高级人民法院 邹 波(482)

试论民事诉讼中的恶意调解及其规制

- 浙江省临安市人民法院 罗小平(492)

成本引起的冲突和协调

- 对诉讼调解案件的经济学实证分析
..... 四川成都铁路运输法院 李西川 (501)

论一部终局判决

——兼议我国民事诉讼法第 139 条之存废

..... 武汉海事法院 张 瑜(510)

引入即决判决制度应当考虑的几个问题

..... 安徽省淮北市中级人民法院 张亚东(522)

拒绝还是引入

——论网络信息技术在民事诉讼中的运用

..... 江西省乐安县人民法院 李好生 赵 钰(528)

在限制与扩张之间

——围绕民事判决既判力客观范围的实证分析与制度推演

..... 天津市和平区人民法院 李 超(537)

论我国现行民事诉讼保全制度的缺陷及其完善

——司法透明的实践探微与制度完善

..... 新疆维吾尔自治区克拉玛依市克拉玛依区人民法院 黄 勇(548)

缺陷的弥补与权利的补充救济

——民事裁判瑕疵补正程序

..... 江苏省苏州市虎丘区人民法院 陈晓君(558)

论民事抗诉权之合理存在性及其运作的有限性

..... 青海省西宁市中级人民法院 党 霞(568)

对现行民事二审查回重审制度的思考

..... 辽宁省沈阳市中级人民法院 姜 梅(581)

知识产权审判中的民刑冲突及其解决

——以构建协调的诉讼程序和专业审判组织为目标

..... 陕西省西安市中级人民法院 孙海龙
..... 北京市朝阳区人民法院 董倚铭(588)

(三) 行政审判与国家赔偿程序论

纳税人诉讼问题论纲

——穿梭于理想与现实之间

..... 安徽省高级人民法院 王 帅(599)

行政判决方式重置研究

..... 湖北省巴东县人民法院 王仁祥(609)

关于农村几类民事与行政交叉案件的审理与解决

..... 贵州省台江县人民法院 刘泽智(622)

不动产登记的法律性质研究

——兼论民事与行政交叉案件的审理

..... 广西壮族自治区桂平市人民法院 王冰梅(629)

论城市私房拆迁中的私权保护和公权强制的平衡

..... 江西省资溪县人民法院 徐 玲(637)

比较法视野下论公、私物权在拆迁行政诉讼中之博弈

——以物权平等理念架构多元化平衡模式

..... 内蒙古自治区高级人民法院 王旭军 梁 静(647)

论国际贸易行政案件的司法审查原则

——以平等对待原则为核心

..... 山西省高级人民法院 王晓滨(658)

军事行政诉讼问题研究与构想

..... 解放军军事法院 谢 丹 杨坦辉(667)

人民法院国家赔偿确认案件审理中的若干疑难问题研究

..... 吉林省高级人民法院 朴永刚 程 志
..... 吉林省延边州中级人民法院 李 欣(675)

(四)公益诉讼论

质疑与回应:公益诉讼原告资格的扩张

..... 福建省泉州市中级人民法院 黄小丹(683)

走近和谐:行政公益诉讼制度的多维性建构

——以政治国家和公民社会的制衡与互动为视角

..... 江苏省南京市中级人民法院 赵学升 羊 震(697)

我国民事公益诉讼中的非理性因素及其消解

——一种法经济学的视角

..... 北京市朝阳区人民法院 杨 兵(706)

以“法律上利害关系”为入口的公益之诉

——兼论法官在行政审判中的“合社会性”思维

..... 浙江省宁波市中级人民法院 章 浩(718)

公益诉讼:盘点与辨析

..... 海口海事法院 刘本荣(727)

浅析行政公益诉讼

..... 广西壮族自治区贵港市港北区人民法院 程 君(741)

论行政公益诉讼制度之构建

..... 广东省广州市番禺区人民法院 卜晓虹(750)

(五) 诉讼费用论

论诉讼费制度的改革与回归

——以和谐司法为视角

..... 陕西省西安市莲湖区人民法院 钱毅斌 蔡 青(767)

破译“降低诉讼费老百姓就能打得起官司”之神话

——兼谈降低当事人诉讼成本的对策

..... 江西省玉山县人民法院 陈腮芳(782)

价值取向与制度设计

——《诉讼费用交纳办法》实施问题研究

..... 广东省中山市中级人民法院 刘良才(793)

诉讼流的运行效率与诉讼费用

..... 广东省高级人民法院 梁展欣
广东省广州市越秀区人民法院 邢 曼(804)

六、诉讼证据篇

(一) 刑事证据规则论

均衡量刑数字化问题初探

..... 贵州省高级人民法院 胡黔生
贵州省雷山县人民法院 杨昌标(819)

论共同过失犯罪中的责任推定

——以一起交通肇事案例为研究样本

..... 广东省东莞市中级人民法院 赵五宝 程方伟(829)

鉴定结论在刑事审判中的审查运用研究

——兼论我国司法鉴定管理体制改革的

..... 河北省秦皇岛市海港区人民法院 刘丽红(840)

关于我国刑事诉讼有罪判决证明标准适用情况的实证研究

——兼谈我国有罪判决证明标准的重构设想

..... 辽宁省通辽铁路运输法院 李 钢(850)

(二) 民事证据规则论

当事人调查取证权之程序保障的路径尝试

——以调查令制度的检讨及其实证量化分析为研究视点

…………… 上海市长宁区人民法院 韦 杨 曾俊怡 刘亚玲(859)

司法鉴定与专家辅助人制度研究

——以知识产权诉讼为视角

…………… 陕西省西安市中级人民法院 孙海龙 姚建军(869)

论第三人之文书提出义务及对我国立法之借鉴

…………… 湖南省高级人民法院 雄 洋(882)

证据规则与社会诚信

——以法院在民事诉讼中调查取证权的定位为视角

…………… 上海市第二中级人民法院 徐子良(890)

民事推定适用的裁判风险消解

——降低法官错判概率的实证分析

…………… 山东省威海市中级人民法院 赵 芳(899)

非举证责任人案情说明义务的类型化思考

——以民事诉讼中当事人真实义务为脉络

…………… 江苏省徐州市中级人民法院 黄学武 葛 文(911)

二元案件事实及其处理机制

——以民事案件为分析文本

…………… 江西省高级人民法院 温珍奎(921)

论司法和谐目标下民事质证方法与纠纷解决

——兼谈诉讼竞技模式与组织、指导民事质证的方法

…………… 甘肃省兰州市中级人民法院 何 媛(930)

七、民事执行程序篇

合理规治民事执行中的自由裁量权

——从执行权与审判权的比较中展开

…………… 江苏省无锡市中级人民法院 邱必友 何向东(943)

当事人间竞价执行模式研究

…………… 福建省长乐市人民法院 李 杰(954)

金钱债权和非金钱债权终局执行竞合的解决

——以不动产为例

..... 北京市第一中级人民法院 薛圣海(964)

一切皆有可能

——关于可期待利益的执行

..... 福州铁路运输法院 陈亚尔(974)

试论被执行人财产查明制度体系的构建

..... 黑龙江省林区中级人民法院 张洪涛(983)

执行程序中公法债权与民事债权受偿顺位的平衡

——以执行程序解决社会纠纷的有效性为视角

..... 上海市高级人民法院 余志强 林祖彭 金殿军(990)

民事执行问题与规范

——以人民法院国家赔偿确认案件为视角

..... 河南省高级人民法院 郭筱林(999)

八、审判组织与司法统计改革篇

激活沉默状态的“第三人”

——推进合议庭负责制的便捷路径探讨

..... 山东省青岛市中级人民法院 陈显江 王洪坚(1011)

人民法院案例数据库管理之庙算

..... 陕西省高级人民法院 王 宏 贾明会(1019)

论人民法院司法统计制度方法改革

..... 湖南省高级人民法院 屈国华 (1029)
..... 湖南现代物流职业技术学院 刘淑一

对我国法院结案总数数学模型选择的探讨

——基于数理统计方法的分析

..... 福建省福州市中级人民法院 方 辉(1042)

九、裁判文书改革篇

创新与规制:裁判文书的说理方法

..... 江苏省铜山县人民法院 王 松(1059)