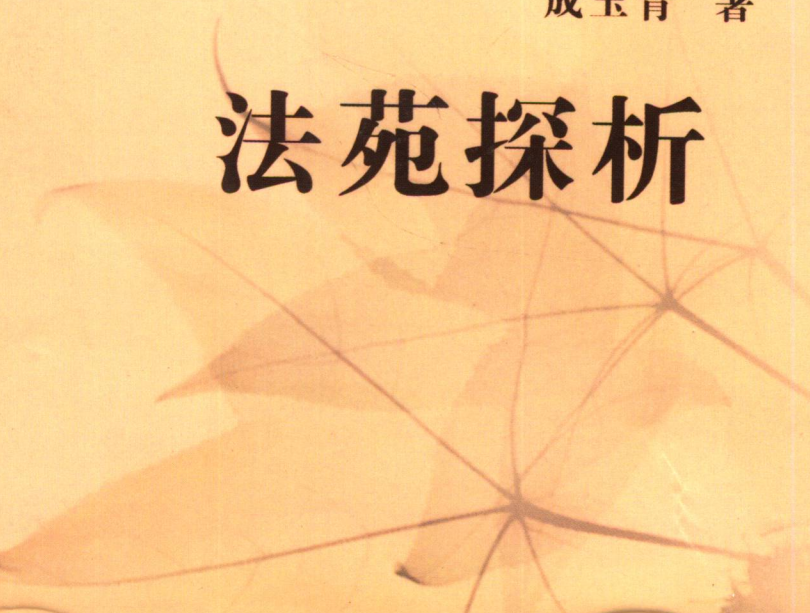




成玉青 著

法苑探析

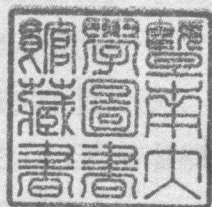


人民出版社
出版集团

阅 览

法苑探析

成玉青 著



山西人民出版社
山西出版集团

DP20.k
20122k

图书在版编目 (CIP) 数据

法苑探析 / 成玉青著. —太原: 山西人民出版社,
2011. 6

ISBN 978 - 7 - 203 - 07286 - 7

I. ①法… II. ①成… III. ①法律 - 中国 - 文集
IV. ① D920.4 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 090397 号

法苑探析

著 者: 成玉青

责任编辑: 冯灵芝

装帧设计: 陈 婷

出 版 者: 山西出版集团·山西人民出版社

地 址: 太原市建设南路 21 号

邮 编: 030012

发行营销: 0351 - 4922220 4955996 4956039

0351 - 4922127 (传真) 4956038 (邮购)

E - mail: sxskcb@163.com 发行部

sxskcb@126.com 总编室

网 址: www.sxskcb.com

经 销 者: 山西出版集团·山西人民出版社

承 印 者: 山西出版集团·山西新华印业有限公司

开 本: 960mm × 787mm 1/16

印 张: 14

字 数: 230 千字

版 次: 2011 年 6 月第 1 版

印 次: 2011 年 6 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 203 - 07286 - 7

定 价: 35.00 元

如有印装质量问题请与本社联系调换

树立责任感 拓开新思路

——序成玉青同志的《法苑探析》

李玉臻

成玉青同志近年来在法院工作中，勤于学习，勇于实践，善于思考，以一个人民法官的责任感，密切关注国家和地方经济社会发展的新形势，深入探讨审判工作中的新情况和新问题，写下了十多篇研究文章。这些文篇主题鲜明，思路开阔，涉及广泛，问题具体，语言通畅，文风朴实，都很值得一读。尤其是对于我们法官和其他法律工作者，以及其他相关部门的同志，都会从这些文篇中得到一些启发，这对于改进我们的法律工作有着积极的意义。

就我个人的读后体会来说，我感到成玉青同志的这些调研文章有如下三点值得肯定：

一是强烈的针对性。成玉青同志的这些文章的内容，不是凭空而来的，不是关在办公室里想出来的，也不是道听途说而来的。她在文章里所涉及的问题，都是来之于她的工作实践，来之于她对工作中遇到的实际问题的思考，都是当前审判工作所面临的一些非常现实的问题，有些还是社会热点问题。如《农村土地承包经营权纠纷的法律思考和建议》一文中所涉及的问题，不仅是当地农村的问题，而且是全

国农村普遍存在的问题。该文中将这一问题揭示得非常具体，指出了农村土地经营权纠纷的几种类型，包括代耕代种纠纷、农民自发的土地流转纠纷、重新划拨的纠纷、征用土地引起的纠纷、土地经营权的继承纠纷等等，文章在分析纠纷现状的基础上，提出了解决问题的建议。其对现象的分析和所提建议，都具有很强的针对性，解决好这一问题，对于巩固农村现行体制、发展农业经济、建设社会主义新农村，都有着重要意义。

二是一定的理论性。成玉青同志在写作调研文章中，一方面非常注重实际情况的调查，另一方面也非常重视站在法律和理论的高度上去认识问题、研究问题，这样才能提出科学的有价值的措施和建议。如交通肇事赔偿案件、人身损害赔偿案件、医疗事故赔偿案件，都是民事审判中数量很大、情况复杂、审理难度突出的案件类型。成玉青同志的文章中，在分析这些案件的受理状况的同时，指出了目前在审理这些特殊类型案件中存在的问题和工作差距，尤其是着重从现行法律规定和法理上进行探索，从立法层面和司法层面上分别找出了存在的问题、原因，提出了相应的对策。这些作为来自基层和来自实际工作的真切的感悟，提升到对一些法律理论问题的思考，应该说对于如何完善相关的法律制度，都是一些非常有益的参考意见。

三是现实的指导性。作者调研和写作论文，目的当然都是为了对实际工作有所指导。从本书的各篇文章的结构来看，大体都是首先提出问题，列出当前审判工作中遇到的一些亟须引起注意的现象，然后分析问题产生的原因，最后一部分是提出解决问题的方法、措施、建议，这当然是文章的重点和落脚点。每篇中所提出的解决问题的方法、措施和建议，都非常切合当前工作的实际，对工作的指导意义是不言而喻的。如当前正处在一个社会矛盾的多发期，各种民间纠纷大量存

在，民事转成刑事案件的情况频繁发生，人民群众上访问题给各级党委、政府和司法机关都带来很大的压力。成玉青同志在多篇文章中都涉及对解决民间纠纷的有效机制的探索。如文中提出了“建立多元化的解决纠纷的新机制”，“健全基层组织，发挥第一道防线的作用”，“加强诉讼调解，化解社会矛盾”，“构建以法院为主，三调联动的大调解格局，实现人民调解、行政调解和司法调解的有效对接”，这些建议和意见都是很现实、很迫切、很有针对性和指导性的。对于我们各级法院来说，加强诉讼调解，积极化解社会矛盾，无疑是当前和今后一个时期审判工作的突出的重心。

以上所述，也是我就本书的内容，向读者所作的推荐和评介意见。最后我还想说的一个意思，是关于作者本人的敬业精神和刻苦钻研的学习态度，这是尤为可贵的。成玉青同志到法院任职时间不是很长，她之所以能够写出这些调研文章，首先是出于对审判事业的热爱和忠诚，出于对我们的社会和人民的热爱和责任感，同时也体现出她忠于职守、勤奋敬业、钻研业务、刻苦学习的精神。我想我们每个法官都应当树立这样一种责任感，应当具有对人民高度负责的敬业精神和对法律、对审判业务刻苦钻研的精神，在开展审判工作中展开视野，拓开思路，加强调查研究，注重总结经验，努力学习和探讨法律理论，不断对审判工作和其他相关工作提出积极的措施和建议，以推动法院工作的改革和法治建设的前进，为国家和地方的和谐安定和社会经济的健康发展，作出应有的贡献。

2011年4月

序

左世忠

人民法院践行“为大局服务、为人民司法”工作主题，既要把审判工作搞好，也要把丰富的审判资源发掘好、利用好。也就是说，既要实现法律效果和社会效果的统一，也要实现法律效果和社会效果的最大化。《法苑探析》这本书，就在这个方面进行了有益的探索。该书作者将丰富的基层工作经验、扎实的法律知识和审判工作实践融为一体，为当地政府和各职能部门提出了如何互相配合化解社会矛盾的建设性意见；为金融、医疗、供热等机构提出合理的司法建议；为企业指出规范经营行为、防范法律风险的有效途径；为公民提出如何用法律武器保护自己的合法权益。同时，对审判中存在的问题和审理难点进行剖析，在完善法律制度、加强民事审判等方面提出司法改革建议，具有较强的指导性和借鉴性。

作为一名基层法院的副院长，在短短几年的审判实践中，能够结合工作实际，注重调查研究，关注社会热点，写出这么多篇实用性、可读性、操作性都比较突出的好文章，确实是可喜可贺的！这种路子是理论联系实际、执法为民的好路子，这种实践是坚持“三个至上”、能

动司法的具体实践。

调查研究是人民法院的基础性工作,是做好法院工作的重要途径。全省法院要大兴调查研究之风,总结审判经验,创新工作思路,增强司法能力,提高服务水平,为我省资源型经济转型综合配套改革试验的顺利进行,为“十二五”时期再造一个新山西,提供强有力的司法保障,作出无愧于时代的新的更大的贡献!

是为序。

2011年4月

第一篇 司法调研

金融危机对我区民商事审判工作的影响及对策 / 3

多元化解纠纷机制的探索和实践 / 9

民事案件转化为刑事案件的现状、原因及对策 / 15

充分发挥司法的能动性 为实现低碳经济提供法律服务
和法制保障 / 21

推进三项重点工作 服务转型跨越发展 / 28

人身损害赔偿法律适用问题研究 / 35

第二篇 审判实务

围绕中心 创新机制 为我区的社会稳定和经济发展创优环境 / 47

劳动争议案的审理难点剖析 / 56

关于建立和完善交通事故速处机制的几点建议 / 66

金融借贷案件的形成原因及防范措施 / 74

浅议民事案件送达中存在的问题 / 82

民间借贷案件法律风险的防范 / 88

竞业限制合同案件应把握的法律问题 / 96

加强诉讼调解 化解社会矛盾 / 104

第三篇 热点探讨

农村土地承包经营权纠纷的法律思考和建议 / 113

供热合同纠纷的成因及对策 / 119

交通肇事案的法律思考及对策 / 124

医疗损害赔偿案件审理中存在问题分析 / 132

房屋买卖合同案件法律风险的防范 / 143

第四篇 司法建议

预防校园人身损害的司法建议 / 155

企业诉讼的法律风险与防范措施 / 160

第五篇 案例分析

机动车出租人应尽审查义务 / 169

如何区分劳动关系和加工承揽关系 / 172

如何认定夫妻关系存续期间的共同债务与个人债务 / 177

善意取得房屋并过户买卖行为有效 / 181

生日宴会头部起火 责任人承担相应责任 / 184

一起交通肇事案件的分析 / 189

拾得人对遗失物有归还失主的义务 / 193

合伙企业的合伙人的责任承担 / 196

关于保险定损问题的法律分析 / 199

后 记 / 206



第一篇

司法调研

玉
典
類
書

卷一

冊間去后



金融危机对我区民商事 审判工作的影响及对策

当前,国际金融危机对全球经济产生了深远而广泛的影响,我国经济也面临前所未有的严峻挑战。就我区而言,受金融危机的影响,经济增长速度同比回落,主要工业品产量大幅下降,价格明显下跌,企业生产经营出现较大困难,停产企业增多,工业园区内的121户工业企业都不同程度受到影响,处于停产半停产状态的企业达40户,占投资企业总数的50%,41户规模以上企业除20户企业生产经营情况基本正常外,17户企业已经停产,4户企业处于半停产状态,造成6000名职工下岗歇业,严重影响我区的经济发展和人民群众的安居乐业,给我区社会治安的稳定增加了压力,也给法院的审判工作增加了压力。

一、企业存在的问题及困难

为了深入了解企业受金融危机影响面临的困难和问题,更好地支持企业、服务经济,我们区法院于5月初对榆次工业园区的企业展开调研,发现企业主要面临以下问题:

1. 工业企业的产供销链条断裂。

在调研中我们发现,从去年10月份以来,全球金融危机已经深层次波及经济实体各个领域,多数工业企业面临的市场压力,不仅仅是产品价格下挫,导致亏损,更突出的问题是整个供求市场停滞不动,即便是实行降价也同样导致购买力不足,销售脱节,导致产品积压,迫使企业不得不处于停产半停产状态,不能进行正常生产经营。

2. 工业企业的资金链条断裂。

去年底,金融危机对实体经济的影响已经显现,受宏观经济的影响,市场疲软,需求不足,大量产品降价滞销,积压加剧,加之原材料暴涨暴跌,造成资金缩水,货款难收,流动资金需求剧增,进一步加剧了企业资金周转的困难,资金短缺成为当前工业企业发展的突出难题。

3. 工业企业订单大幅度减少。

由于终级消费者的社会保障缺失,失业和就业的心理压力等因素,导致社会购买力不足,原有的订单减少,生产能力急剧下降,如海锐五金公司受国外市场购买力下降等因素的影响,订单减少,生产能力的发挥量仅是原来的三分之一。

4. 工业企业大幅度减员。

《劳动合同法》实施以来,企业用工费每人每月平均增加100多元,劳动力成本的增加,造成工业产品价格的增加,影响到产品的竞争能力,因此有些企业大幅度裁员,以缓解企业暂时的风险。即使有的企业向政府承诺不减员、不减薪,也是承受着巨大的市场压力,大伤企业的元气。

二、民商事审判工作的新问题

金融危机给我区的经济带来了严重的影响,我们基层法院今年也面临着沉重的审判工作任务,自去年经济危机逐步扩大以来,我院受理的案件虽然没有立即表现出明显的增幅,但隐藏的矛盾纠纷有发生、发展、变化

的过程,加之法院总是作为纠纷解决的最后一个途径,导致了这类纠纷表现出“反应迟缓”的现象。而金融危机的波及速度之快、范围之广,在今年后半年和明年初受案数量必将大幅度提升,而且会给民商事审判工作带来新的难题。

首先,案件数量日趋增多。由于金融危机的不断加深,企业间的矛盾逐渐显现,折射到审判业务工作中主要是五类案件日渐增多:一是买卖合同纠纷案件增多。企业履行合同的能力大幅度下降,甚至宁可违约支付不菲的违约金,也不愿按期履行合同,或者说没有能力履行合同,企业之间延迟交货、不提货、互相拖欠货款,不履行、不全面履行合同是造成这类矛盾纠纷增多的主要原因,原有的正常经济秩序被打破了。二是借贷合同纠纷增多。由于市场的萎缩、资金链条的断裂,资金大幅度缩水,原有的履行能力降低,形成恶性循环,三角债、多角债纠纷时有发生。三是劳动争议案件增多。由于企业不景气,经济性裁员、拖欠职工工资和职工劳动保护待遇得不到保障,一些职工请求法院维护其合法权益,往往形成群体性诉讼案件。四是破产案件增多。企业资不抵债,债权人申请企业进入破产程序保护自己的合法权益;债务人也会通过申请破产以解脱债务。五是房地产纠纷案件增多。因房地产市场低迷产生的退房纠纷、银行追讨贷款、追偿建设工程款、解除预售合同等案件也逐渐增多。

其次,审理案件的难度加大。这些案件的共同特点是社会影响大,涉及范围广,一个案件的审理结果往往会影响到一批案件,处理不慎就会引发群体性诉讼或者集体上访,案件调解难度也增大了。金融危机最明显的表现就是资产缩水,当事人的履行能力大不如前,而作为债权人,法律并没有规定其权利应随债务人履行能力的减弱而变更,他们并不愿意分担金融危机带来的风险。当事人双方调解让步空间的缺失,造成调解解决案件的可能性减小,难度增大,而判决处理的案件又往往是难以执行或者说无财产可供执行。这

些问题的出现对审理民商案件的法官是一场严峻的考验。

第三,裁判文书执行难度大。“执行难”,在金融危机的背景下执行更难。企业面临的资金等方面的困难暂时不能缓解,执行对企业来说是面临更大困难,如何有效地执行企业的生效裁判文书将是今后一段时间需要研究的新课题。

三、应对措施和建议

金融危机的影响使我区的企业受到了重挫,区委领导非常重视,时刻关注企业的振兴发展。我们法院作为司法部门,除了行使审判权之外,为企业解决纠纷、搞好法律服务是我们义不容辞的责任,所以我们将今年定为法律服务年,为企业提供及时的法律服务,力求把金融危机的风险降低到最低限度,今后将主要做好以下几方面的工作:

1. 服务大局,强化责任,始终把服务经济社会发展作为审理案件、解决纠纷的出发点。

要加强政治理论学习,提高法官的政治素质,教育法官牢固树立在特殊时期服务全区经济和社会发展大局的意识,强化政治责任。要加强法律业务知识和其他专门知识的学习,深入研究金融危机引发的各类新类型的案件,分析新情况,把握新特点,拿出新方案,解决新问题,以适应新形势下经济社会发展对司法的新需求。对涉及面广、重大敏感或影响社会稳定的案件,不能就案办案,要及时向区委、人大汇报,争取党委、人大和政府的支持,确保案件法律效果、社会效果和政治效果的统一。

2. 多管齐下,化解矛盾,建立多元化处理矛盾纠纷的机制。

充分发挥人民调解委员会、行业协会、主管部门的作用,及时化解一批矛盾,将调解贯穿于解决纠纷的始终,探索一条多元化解纠纷的新路子。建立由党委牵头、政府支持、各部门参与的解决纠纷的机制,共同开展矛盾纠纷的排查工作,重点对金融危机导致企业经营困难引发的矛盾纠纷、群体