

全国法院第十八届学术讨论会

论
文
集

公正司法与构建和谐 社会

主编 万鄂湘

人民法院出版社

全国法院第十八届学术讨论会

论
文
集

公正司法与构建和谐 社会

主
编
万鄂湘

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

公正司法与构建和谐社会/万鄂湘主编. —北京:人民法院出版社,
2006. 12
(全国法院第十八届学术讨论会论文集)
ISBN 7-80217-381-7

I. 公… II. 万… III. 司法制度-中国-文集 IV. D926.04-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 142053 号

公正司法与构建和谐社会

——全国法院第十八届学术讨论会论文集

主编 万鄂湘

责任编辑 陈燕华 金俊银 苏 烽 吴光荣

郑 运 谢 庆 吕 岩 王治平

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) 85250583 (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 1705 千字

印 张 71.75

版 次 2006 年 12 月第 1 版 2006 年 12 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80217-381-7

定 价 150.00 元

版权所有 侵权必究

全国法院第十八届学术讨论会 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 怀效锋 胡云腾 曹三明 樊崇义

评委会委员 (按姓氏笔划排列)

万鄂湘	王运声	王 立	王胜全	冯文利
刘作翔	刘荣军	刘金国	刘德权	孙本鹏
乔 燕	吕广伦	吕 芳	毕玉谦	怀效锋
张根大	张志铭	肖建国	吴晓芳	陈建德
陈海光	汪治平	陆锦彪	李德申	范 愉
金俊银	杨伟东	罗东川	蔡小雪	胡云腾
赵晋山	梁书文	曹三明	曹守晔	蒋惠岭
虞政平	蔡金芳	樊崇义	樊 军	冀祥德

全国法院第十八届学术讨论会 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 曹三明

办公室成员：金俊银 苏 烽 吴光荣 郑 运

前 言

继党的十六届四中全会将不断提高构建社会主义和谐社会的能力作为党的执政能力之一，党的十六届五中全会将促进社会和谐作为“十一五”时期我国发展的重要目标和必要条件，党的十六届六中全会进一步作出《关于构建社会主义和谐社会若干重大问题的决定》，这充分体现了党中央对社会主义和谐社会建设的高度重视。肖扬院长在2005年12月召开的全国高级法院院长会议上指出，一个和谐的社会必定是有序的社会，而一个有序的社会必定是一个民主与法制的社会；推进人民法院事业发展的目的，就是要更好地发挥人民法院的审判职能作用，为我国经济和社会的科学发展和全面进步提供更加有力的司法保障。为了从理论上进一步阐述和概括法治精神与构建和谐社会的关系，加深对司法在构建社会主义和谐社会中作用和功能的认识，进一步提高司法权威和司法公信力，积极应对当代司法所面临的挑战，全国法院学术讨论组织委员会决定以“公正司法与构建和谐社会”作为第十八届学术讨论会的中心议题，并在全中国范围内征集论文。

征文通知发出后，得到全国各级法院广大法官和社会各界人士的积极响应。截止2006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1309篇以及社会人士参赛论文91篇，我们依照论文评选规则，经评审专家权威、公正、透明的评选，共评出一等奖4

篇，二等奖 115 篇，三等奖 325 篇。这些论文涉及司法在构建和谐社会中的作用和功能、司法职业化与民主化、司法权威及司法公信力的构建、替代性纠纷解决机制与司法调节制度、纠纷解决与规则之治的冲突与协调、司法过程中的事实发现等各个方面，具有很强的理论针对性和现实意义，无疑对树立正确的司法理念乃至推动社会主义法制进程产生积极的影响。限于篇幅，我们仅将获得一、二等奖的论文结集出版，定名为《公正司法与构建和谐社会》。

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各种新情况、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，我们也希望本书的出版能够抛砖引玉，并对法治国家与和谐社会的构建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

二〇〇六年十一月十日

目 录

第一编 司法在构建和谐社会中的作用与功能

一、司法的功能与价值

在规则与秩序之间

——和谐维度下对司法社会功能的追问

..... 上海市虹口区人民法院 陈 丽 (3)

论司法的和谐美

——和谐司法之于和谐社会的审美价值

..... 安徽省当涂县人民法院 孙斌荣 (11)

论需求主导的司法价值及其指导下审判机制与方法的选择

..... 上海市第二中级人民法院 徐子良 (21)

程序正义与民众需要的现实反思

——对转型期中国司法寻求正义的追问

..... 山东省青岛市中级人民法院 刘青峰 王洪坚 (29)

走出困境之路

——敏感案件受理问题的实证分析与思考

..... 陕西省西安市中级人民法院 刘天运 刘 群 (37)

司法功能实现障碍及其破解路径

——以人民法院如何应对群体性纠纷案件为视角

..... 广东省珠海市中级人民法院 唐 文 (46)
..... 最高人民法院出版社 陈 健

二、司法的立场与司法的功能

能动型司法与回应型司法的契合与转换

- 和谐社会视野的司法权能解构
..... 重庆市高级人民法院 高翔 (56)
- 谦抑与能动:论转型社会司法角色定位
..... 江苏省盐城市中级人民法院 唐静 (65)
- 构建和谐社会中积极司法之探讨
——以农嫁女土地征用费分配纠纷为切入点
..... 浙江省新昌县人民法院 徐力英 (75)
- 通过司法的创新和发展
——当代中国司法的“造法”、公共政策形成功能
..... 海南省海口海事法院 刘本荣 (84)
- 法律在山乡回荡
——法官不应是空谷回声的听客
..... 福建省南平市中级人民法院 许寿辉 (93)
- 论司法裁判职责的本质
——从“法官补窟窿案”谈起
..... 湖北省黄冈市中级人民法院 王纳新 (102)
- 司法的生活立场
——以社会生活场景的考察为研究依托
..... 陕西省高级人民法院 赵学玲 (112)

三、权力结构中司法权的功能

- 走出法庭的权力
——论司法权的延伸及其边界 ... 上海市虹口区人民法院 张俊 (121)
- 司法权在社会公共利益基础上的重心回归
——和谐社会建设中法院功能的“缩”与“放”
..... 浙江省东阳市人民法院 黄顺晓 丁胜 (130)
- 论司法权力在农村社会中的流变与因合
——对司法突发事件的法社会学思考
..... 山东省临沂市河东区人民法院 徐艳丽 (139)
- 论 WTO 体系下规章的司法审查 山西省高级人民法院 王晓滨 (148)
- 失范与审查:侦查权的司法规制
..... 江西省吉安市中级人民法院 伍春辉 (157)
- 刑事侦查诉讼形态化
——司法审查视角下的侦查构造初探
..... 广东省高级人民法院 沈国斐 (167)

四、人权的司法保障

人权的司法之维

——尊严诉讼下的民事程序选择权

..... 山东省济宁市中级人民法院 孔祥雨 赵相国 (177)

发现真实与保障他人基本权利的价值冲突与司法衡平

——以构建和谐社会的视野下的民事诉讼非法证据

排除规则为对象 上海市第一中级人民法院 韩朝炜 (187)

挣扎于公正与效率价值间的刑事庭审改革

——以死刑二审案件开庭审理为视角

..... 福建省高级人民法院 秦传熙 (198)

死刑犯和可能被处死刑者权利保护问题探究

..... 山东省东营市中级人民法院 李胜昌 姜福先 (207)

论死刑犯会见亲属权制度之建构

——以国际公约人权保障的价值取向为切入点

..... 江苏省无锡市中级人民法院 华俭学 楼炯燕 (216)

“最后的晚餐”的思索

——人道主义思想与我国死刑行刑制度的对接和完善

..... 江苏省南通市中级人民法院 郭庆茂 (225)

和谐社会语境下两极化刑事政策之构建

——对我国“轻轻重重”刑事政策的重新解读

..... 西南政法大学法学院 李 健 (236)

第二编 司法权威与司法公信力的构建

一、司法亲和力与司法权威的构建

司法亲和力的法理思辨 山东省威海市中级人民法院 赵 芳 (245)

司法权威的缺失与重塑

——以基层法院涉诉信访为视角

..... 天津市大港区人民法院 张 健 (256)

“问题化”之后的忧思

——法院涉诉信访制度的利弊分析与进路选择

..... 广东省怀化铁路运输法院 陈雪梅 (265)

浅谈我国司法面临的六大挑战及其对策

…………… 内蒙古自治区通辽市科左中旗人民法院 王福顺 (275)

二、司法公信力面临的挑战及其应对

法院、公众与传媒

——为什么公正的判决会被公众指责为不公

…………… 北京市崇文区人民法院 高小岩 (281)

司法公信力危机的标准、根源与矫正 …… 四川省高级人民法院 王启庭 (291)

司法公信力问题的透视与对策研究

——以基层法院为考察视角 …… 湖南省安化县人民法院 王国保 (300)

论司法公信力：概念、内涵、制约因素

——基于社会公众认知视角的思考

…………… 江西省高级人民法院 温珍奎 (308)

论生成司法公信力的外部环境

…………… 江西省景德镇市中级人民法院 张春红 陈翰朋 (316)

裁判公信的现实路径

——公民参审权的制度确认

…………… 江苏省连云港市中级人民法院 王秀叶 (325)

裁判文书及其公信力现状调查和改革路径研究

…………… 陕西省西安市中级人民法院 孙海龙 高 伟 (333)

关于知识产权刑事、民事、行政“三审合一”审判方式的

司法公信力研究 …… 广东省广州市天河区人民法院 朱文彬 (342)

三、同案同判与裁判的公众认同

关于同案不同判现象若干问题的思考

…………… 北京市门头沟区人民法院 吕玉宝 (350)

让法院用同一个声音说话

——构建法律统一适用机制的可行性分析

…………… 天津市河北区人民法院 高 治 (359)

论判决的公众认同

——生活场景对司法生命力的考量

…………… 江苏省宿迁市中级人民法院 谢新竹 (367)

民意表达与司法回应

——构建和谐的民意与司法关系模式

…………… 广东省中山市中级人民法院 孟 杰 (376)

寻求民意与司法裁判间的和谐之路 … 浙江省玉环县人民法院 项延永 (386)

第三编 司法职业化与民主化及法院管理改革

一、法官职业化与法律共同体的构建

基层法官心理压力现状分析和缓解对策研究

…………… 北京市延庆县人民法院 董晓军 (399)

边疆少数民族地区法官职业化建设新路径初探

——从和谐与科学发展的视角 …… 云南省高级人民法院 洪一军 (409)

嬗变与应对：论社会转型期法官队伍之建设

——基于管理心理学公平理论的思考

…………… 广东省中山市中级人民法院 刘良才 (418)

困境与出路：对基层青年法官司法实践能力的研究

——从一个社会文本开始解读 … 浙江省温岭市人民法院 陶丹奇 (429)

道大同者，相为谋也

——试论法治社会中法律人共同体的内质和谐

…………… 广西壮族自治区高级人民法院 廖冰冰 (438)

二、司法民主化与人民陪审员制度

激变与回归

——论人民陪审员制度重构价值及完善

…………… 天津市高级人民法院 董 巍 (448)

发现与裁决

——从人民陪审员与法官的分工谈我国人民陪审员制度的价值实现

…………… 福建省福州市鼓楼区人民法院 俞 雯 (456)

我国人民陪审员制度运行的机制支撑与模式设计

…………… 北京市第二中级人民法院 张素莲 李颖丽 (467)

人民陪审员主体要求相关问题研究

——以陪审制度价值衡平理念为视角

…………… 江苏省扬州市中级人民法院 李飞坤 (476)

论军人陪审员在司法审判中的价值和功能

…………… 海军南海舰队军事法院 赵 新 (485)

从人民陪审员制度的价值功能看我国陪审制度的完善

——从青海省海东地区人民陪审员制度实施情况分析

..... 青海省海东地区中级人民法院 陈有强 余慧玲 (491)

公正司法的要义 司法民主的本源

——从现象学研究方式探析陪审监督价值

..... 贵州省修文县人民法院 查兴田 (500)

三、司法现代化与法院管理改革

论审判管理协调机制的构建

——以江苏法院审判管理改革为视角

..... 江苏省高级人民法院 刘 坤

..... 江苏省连云港市中级人民法院 王绪凡 (509)

解析数字化人民法院

..... 陕西省高级人民法院 王 宏 林 群 (517)

现状与出路: 基层法院与法官互动关系探析

..... 山东省济南市历下区人民法院 昃晶雯 (527)

第四编 替代性争端解决机制与司法调解制度

一、替代性纠纷解决机制与司法调解

接近正义 寻求和谐

——和谐社会语境下多元化纠纷解决机制的调查与进路

..... 广东省佛山市中级人民法院 朱和庆 (539)

现代司法调解与传统司法调解的比较研究

..... 云南省玉溪市中级人民法院 荆 燕 (549)

从马锡五到 ADR

——兼论马锡五审判方式 浙江省松阳县人民法院 郑 兵 (557)

试析我国法院附设 ADR 机制的不适当性

——以中西部农村基层法院现状为视角

..... 安徽省宣城市宣州区人民法院 左志平 (566)

重构诉讼中的和谐

——民事诉讼调解激励机制的调查与思考

..... 广东省广州市中级人民法院 张筱锴 (576)

再审案件的可调解性研究

——在调解与再审功能的双向关系上展开

..... 广东省广州市中级人民法院 陈 渝 刘付刚 (585)
从构建和谐社会的视角探讨诉讼契约

..... 福建省厦门市思明区人民法院 章水仙 (597)

二、调解的技巧与对调解的规制

论调解的规制

——制度的反向解读 江苏省高级人民法院 邹 宇 (606)

为诉讼调解的“事清责明”原则辩护 天津市高级人民法院 李 杰 (615)

揭开调解自愿的面纱

——基于两个离婚调解案件的思考

..... 江西省铜鼓县人民法院 黄兆麟 贾 莉 (624)

部分调解加判决审案模式研究 ... 福建省福州市中级人民法院 李 杰 (631)

调解方法与调解时机研究

..... 新疆生产建设兵团分院农六师五家渠市人民法院 刘建新 (643)

诉讼预期与既调数额冲突谐合

——对刑事附带民事调解额度任意性的调控

..... 江苏省东海市人民法院 张春红 (651)

三、调解在部门法中的具体运用

反思与重塑：行政诉讼有限调解制度的构建

..... 广东省广州市番禺区人民法院 卜晓虹 (660)

关于行政诉讼调解及其制度设计的思考

..... 江西省宜春市中级人民法院 邹国华 (671)

..... 江西省高安市人民法院 苏安平

和谐的正义：刑事和解在少年司法中的构建

——保护被害人、被告人权益和实施社区矫正的新探索

..... 广东省广州市中级人民法院 张中剑 吕 锐 (680)

试论和谐社会下我国医疗纠纷调解制度的构筑

..... 福建泉州市华侨大学法学院 李秀英 (690)

..... 华 侨 大 学 法 学 院 陈美雅

知识产权案件诉讼调解功能发挥的实证研究

..... 云南省昆明市中级人民法院 蔡 涛 (699)

法官的职业素养在司法调解中的展现

..... 陕西省宝鸡市金台区人民法院 官建军 (709)

试论法官在离婚诉讼调解中心理学的运用

..... 吉林省大安市人民法院 胡国利 (717)

第五编 监督与司法的关系及司法廉政建设

一、对司法的监督与程序制度建设

权力对司法的异化及其应对

——对一起“结对子事件”的透析

..... 黑龙江省林区中级人民法院 孙宏勇 (729)

民事抗诉监督权制度设置缺失与完善的研究

——从公平正义法治理念的视角

..... 云南省昆明市中级人民法院 王琼芬 (738)

构建我国多元化的审级制度

..... 湖南省高级人民法院 金旺廷 (747)

试论民事上诉审查范围的界定及完善

..... 北京市第二中级人民法院 李 馨 (755)

案件请示制度之废除及其功能替代

——以中级法院的运作为出发点

..... 江苏省徐州市中级人民法院 沙永梅 (765)

论合议制度的和谐构建 辽宁省盘锦市兴隆台区人民法院 王小卫 (774)

执行的判决与判决的执行

——以借款纠纷案件为例看执行与审判间的和谐

..... 四川省成都市中级人民法院 杨咏梅 徐秉晖 (780)

二、媒体对司法的监督与司法廉政建设

媒体监督与司法公正的博弈分析

——冲突中的理性视域 福建省漳州市中级人民法院 陈于伦 (790)

传媒和司法：互动中的碰撞与和谐

——兼论人民法院舆论协调机制的完善

..... 上海市浦东新区人民法院 段守亮 尹志君 (799)

谈舆论压力对法院司法的挑战及其应对

..... 江西省抚州市中级人民法院 刘晓云 饶辉华 (808)

试论预防司法腐败机制构建的基础、模式及其运行

..... 新疆维吾尔自治区高级人民法院 杨善明 (816)

第六编 纠纷解决与规则之治的冲突与协调

一、规则之治与纠纷解决

规则之治憧憬的破灭与再生

——论知识产权审判的造法困惑及其消解

…………… 江苏省南通市中级人民法院 沈 杨 (827)

审判的法律效果与社会效果之协调

…………… 甘肃省兰州市中级人民法院 石 林 (838)

寻求正义与和谐之间的衡平

——一个关于法律效果与社会效果相统一的话题

…………… 兰州铁路运输中级法院 陶 皓 (846)

现代和谐社会语境下的司法衡平理念及其进路

——以民事司法为考察视角

…………… 广东省佛山市中级人民法院 陈恩泽 吴文志 (855)

从规则到正义

——论法官自由裁量权的行使与规制

…………… 天津市高级人民法院 黄砚丽 (866)

规则之治下的自由裁量

——以公正司法为视角 …… 福建省厦门市湖里区人民法院 翁英超 (876)

试论超越规范的公正

——以刑事司法为视角 …… 浙江省仙居县人民法院 曹中设 (885)

穿越规则的纠纷解决

——中级法院民事二审的审判职能及其冲突与协调

…………… 福建省福州市中级人民法院 黄勤武 (894)

执行方式之创新与规制

——以纠纷解决与规则之治的辩证观为路径

…………… 广东省佛山市南海区人民法院 阳贤文 (906)

二、基层法院的司法运作

司法解决纠纷机制在农村社会中的现实困境及运作进路

——以民事司法为基点

…………… 江苏省连云港市中级人民法院 钱 斌 李青春 (916)

基层法院价值功能之取向

——纠纷解决与规则之治的融合

…………… 云南省昆明市盘龙区人民法院 魏晓敏 (925)

基层法官司法知识与技术的法理研究

——以纠纷解决视角进行的思考 … 重庆合川市人民法院 池 海 (933)

穿行于纠纷解决与规则之治的空间

——基层法官在当代农村社会的司法知识透视

…………… 浙江省浦江县人民法院 石学刚 (942)

论和谐社会理念下人民法庭的弱司法化

…………… 浙江省临安市人民法院 金瑞芳 (952)

乡村法官司法策略实证研究 …………… 河北省高级人民法院 刘国胜 (961)

第七编 司法过程的性质及其程序保障

一、司法过程的性质

穿行于事实与法律之间

——和谐社会语境下法官内心确信规则之治

…………… 安徽省马鞍山市中级人民法院 陶 猛 (973)

往返于案件事实与法律规范之间

——兼论规则之治下的事实认定 … 陕西省高级人民法院 肖宏果 (983)

论我国现代民事纠纷的裁判过程

——构建社会主义和谐社会语境下的法官思维

…………… 河南省高级人民法院 王少禹 (997)

转型社会基层民事审判中的事实发现

…………… 北京市海淀区人民法院 杭 涛 (1007)

符合正义的真实

——司法正义与案件事实真实性的价值关系分析

…………… 吉林省高级人民法院 朴永刚 程 志 (1015)

二、证据制度与证明责任

劳动争议诉讼程序证明责任研究 …………… 北京市高级人民法院 范跃如 (1022)

行政诉讼证据规则的适用与多元利益保护的冲突及解决路径

——由一起行政案件引发的思考 … 陕西省高级人民法院 焦玉珍 (1029)

理性的呈递与质疑