

S I F A Y I X I A N B A O G A O

# 司法一线报告

法学研究者不时深入司法实际搜罗研究素材，探索现实问题；法官也不再纯粹被动地接受理论引导，他们具备了从实践出发对法学理论进行反思和批判的自觉意识和良好能力。广东省珠海市中级人民法院汇编的这本《司法一线报告》便是例证。

董 皞◎主编

人民法院出版社

# 司法一线报告

---

主    编    董  皞  
副 主 编    孙伟良  王天鸿  黄志坚  
执行主编    黄志坚  唐  文

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

司法一线报告/董皞主编. 北京: 人民法院出版社, 2009. 1  
ISBN 978-7-80217-795-6

I. 司… II. 董… III. 法院—审判—工作—珠海市—文集 IV. D926. 22-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 024164 号

司法一线报告  
主编 董 皞

---

责任编辑 陈 健  
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) 67550580 (责任编辑) 67550516 (出版部)  
67550558 67550551 (发行部)  
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>  
E-mail [courtpress@sohu.com](mailto:courtpress@sohu.com)  
印 刷 三河市国英印务有限公司  
经 销 新华书店

---

开 本 787×1092 毫米 1/16  
字 数 1074 千字  
印 张 42.125  
版 次 2009 年 1 月第 1 版 2009 年 1 月第 1 次印刷  
书 号 ISBN 978-7-80217-795-6  
定 价 96.00 元

---

版权所有 侵权必究

## 《司法一线报告》编委会

---

|       |     |     |     |
|-------|-----|-----|-----|
| 主 编   | 董 皞 |     |     |
| 副 主 编 | 孙伟良 | 王天鸿 | 黄志坚 |
| 执行主编  | 黄志坚 | 唐 文 |     |
| 编 委   | 董 皞 | 孙伟良 | 王天鸿 |
|       | 黄志坚 | 万惠明 | 唐 文 |
|       | 赵东升 | 陈晓军 | 冷铁勋 |
|       | 李磊明 | 陈发启 | 贺晓翊 |
|       | 徐素平 | 刘 泉 |     |
| 编 务   | 何 敏 | 谭炜杰 | 郭建勇 |

## 序

全面贯彻依法治国方略，加快建设社会主义法治国家的密锣紧鼓，催促着各路法律人探索和开辟中国法治建设的道路。中国法治事业将迎来前所未有的发展机遇和挑战。如何抓住机遇、应对挑战，是当前法学界和司法界共同关心和认真思考的问题。

中国法治建设需要奋斗，但更需要理性。近年来，随着大批受过系统法律教育的法学毕业生甚至法学教授进入法院，法律的形而上与形而下的对流渐趋顺畅，法治和司法的理性备受关注。法学研究者不时深入司法实际搜罗研究素材，探索现实问题；法官也不再纯粹被动地接受理论引导，他们具备了从实践出发对法学理论进行反思和批判的自觉意识和良好能力。广东省珠海市中级人民法院汇编的这本《司法一线报告》便是例证。

本书学术论文和调研成果的作者大都是常年工作在司法审判工作第一线的法官。通览全书，可以看出他们有着深刻的问题意识、强烈的现实感和敏锐的洞察力，而这也反映了本书具有的几个鲜明特点：一是紧扣法治和司法现实。本书各篇文章探究的问题，基本都是从鲜活的法治和司法实践中抽取出来的，具有重要的理论和实践意义。因为多数作者是法官，他们在研究中充分融入了司法实践的独特经验，对问题的分析并非泛泛而谈，提出的各种对策和建议也切合司法实际。二是研究范围广泛。本书收入文章的内容涉及法治理想、司法理念、司法机制、司法难点、司法程序、司法能力等多个方面，既展现了现代法官广博的知识和全面的研究视角，又有助于读者从整体上把握司法过程的要义。三是有一定理论深度。本书收入的许多文章均注重吸收已有的研究成果，参考了大量的文献，能够较好地运用实证研究的方法，提出的观点和主张也不乏创新之处。总的来说，书名虽然谦称“报告”，但相信他们汇编文章的目的，并不仅仅在于记载法官司在实践中迸发出的灵感和智慧，而更在于激发法律人和社会大众共同思考现实法律问题，在于促进司法界和法学界相互尊重、相互理解和良性互动，共同为社会主义法治建设贡献更大的力量。

由于法院承担着繁重的审判任务，作者研究与写作只能利用业余时间进行，加之作者个人经历与素养不尽相同，文章的质量并非整齐划一，尤其是有的观点不一定成熟，还需进一步论证。但是《司法一线报告》体现了珠海法官勤于思考、敢于进取的治学态度，学以致用、学有所为的治学精神，德业精进、经世致用的治学目标。当今法学学术水平不断提高、学术规范日渐成熟、学术创新层出不穷。真理的探索永无止境，学术的追求不会终结，希望珠海市法官们再接再厉，多出精品，也希望能有越来越多的法官重视并参与理论研究。这不但是推进法官职业化进程的必然要求，更是司法事业不断发展的希望所在。

是为序。

江必新\*

2008年12日

---

\* 最高人民法院副院长。

## 目 录

## 学术论文篇

## 法治理想之追求

|                                 |                |
|---------------------------------|----------------|
| 公平正义的误区及其矫正 .....               | 董 皞 ( 3 )      |
| ——以弱势群体保护为视角                    |                |
| 一、公平正义的认识误区 .....               | ( 3 )          |
| 二、公平正义的认识更新 .....               | ( 5 )          |
| 三、公平正义的实现路径 .....               | ( 5 )          |
| 论我国法官特别权利保障制度的完善 .....          | 孙伟良 ( 7 )      |
| 一、法官特别权利保障制度概述 .....            | ( 7 )          |
| 二、我国法官特别权利保障制度存在的主要问题 .....     | ( 9 )          |
| 三、法官特别权利保障制度的完善 .....           | ( 11 )         |
| 司法功能实现障碍及其破解路径 .....            | 唐 文 ( 15 )     |
| ——以人民法院如何应对群体性纠纷案件为视角           |                |
| 一、司法何为：司法功能再认识 .....            | ( 15 )         |
| 二、司法焦点：群体性纠纷案件类型与特征分析 .....     | ( 17 )         |
| 三、司法困境：公众愿景与审判资源缺失使法院举步维艰 ..... | ( 18 )         |
| 四、司法经验：一种司法保守主义姿态 .....         | ( 20 )         |
| 五、司法出路：关于如何解困的若干探索 .....        | ( 21 )         |
| 结语 .....                        | ( 22 )         |
| 论法官的社会责任与司法的社会效果 .....          | 徐素平 ( 23 )     |
| ——以法社会学为分析角度                    |                |
| 一、社会责任与社会效果内涵之辨析 .....          | ( 23 )         |
| 二、社会责任与社会效果的法理分析 .....          | ( 24 )         |
| 三、法官的社会责任与司法的社会效果之间的关系 .....    | ( 26 )         |
| 四、社会责任与社会效果在司法实践中的具体体现 .....    | ( 28 )         |
| 论司法的和谐追求 .....                  | 何 敏 ( 31 )     |
| ——以和谐维度下司法理念的更新为视角              |                |
| 一、社会和谐：法治的终极追求 .....            | ( 31 )         |
| 二、司法和谐：社会和谐的内在要求 .....          | ( 32 )         |
| 三、理念和谐：司法和谐的必然趋势 .....          | ( 33 )         |
| 结语 .....                        | ( 36 )         |
| 论司法谦抑在行政诉讼中的确立与表现 .....         | 谭炜杰 栗燕杰 ( 37 ) |

|                                      |            |
|--------------------------------------|------------|
| 一、行政诉讼中司法谦抑确立的理论基础探讨 .....           | ( 37 )     |
| 二、司法谦抑之基础性表现：法院对行政机关事实认定之尊重 .....    | ( 38 )     |
| 三、司法谦抑之关键：法院对行政活动中判断余地和裁量余地的尊重 ..... | ( 41 )     |
| 四、司法谦抑的结果性表现：判决形态选择中法院的自我克制 .....    | ( 44 )     |
| 五、结语：司法谦抑的现实功能与长远意义 .....            | ( 48 )     |
| 女法官的性别角色于司法公正之特殊价值 .....             | 陈德玉 ( 50 ) |
| 一、性别理论下的女性角色及与法官职业的结合 .....          | ( 50 )     |
| 二、我国女性角色在法官职业中的现状及思考 .....           | ( 52 )     |
| 三、女性角色于司法公正之价值 .....                 | ( 54 )     |
| 四、性别理论下女法官的职业保障及女性角色的定位 .....        | ( 56 )     |
| 结语 .....                             | ( 58 )     |

## 司法理念之更新

|                                 |            |
|---------------------------------|------------|
| 西方国家法官权利保障制度的考察与启示 .....        | 孙伟良 ( 59 ) |
| 一、英美法系法官权利保障制度考察 .....          | ( 59 )     |
| 二、大陆法系国家法官权利保障制度考察 .....        | ( 61 )     |
| 三、两大法系法官权利保障制度之比较 .....         | ( 62 )     |
| 四、两大法系法官权利保障制度给我们的启示 .....      | ( 64 )     |
| 刑事诉讼中人权保障理念之重树 .....            | 王显荣 ( 66 ) |
| 一、刑事诉讼中人权保障理念之本意探源 .....        | ( 66 )     |
| 二、我国刑事诉讼中人权保障机制之完善 .....        | ( 70 )     |
| 三、结语 .....                      | ( 73 )     |
| 和谐互动 .....                      | 张 丹 ( 74 ) |
| ——司法和传媒关系的新思考                   |            |
| 引子：一个现象的描述 .....                | ( 74 )     |
| 一、争鸣——司法与传媒冲突的表现与成因 .....       | ( 74 )     |
| 二、明辨——司法与传媒关系的法理学思辨 .....       | ( 76 )     |
| 三、探求——西方国家司法和传媒关系之鸟瞰 .....      | ( 78 )     |
| 四、构想——在中国国情下，实现司法和传媒的和谐互动 ..... | ( 80 )     |
| 结语 .....                        | ( 83 )     |
| 新闻舆论监督与司法权威的实现 .....            | 黄莎莎 ( 84 ) |
| 一、案例 .....                      | ( 84 )     |
| 二、当前新闻舆论监督妨碍司法权威实现的具体表现 .....   | ( 85 )     |
| 三、冲突的原因分析 .....                 | ( 85 )     |
| 四、舆论监督司法的依据 .....               | ( 86 )     |
| 五、矛盾的协调解决 .....                 | ( 87 )     |
| 细节决定成败 .....                    | 陈发启 ( 91 ) |
| ——对中国法官司法礼仪规范的解读                |            |
| 一、问题之提出 .....                   | ( 91 )     |
| 二、对现行中国法官司法礼仪规范之分析 .....        | ( 91 )     |
| 三、对中国法官司法礼仪规范的再认识 .....         | ( 93 )     |



|                                         |                       |
|-----------------------------------------|-----------------------|
| 四、对法官司法礼仪规范推行之思考 .....                  | (98)                  |
| 司法裁判中的法律解释及其证立 .....                    | 郭建勇 (101)             |
| ——在正确性与可接受性之间的约束与解放                     |                       |
| 一、法律解释的公开证立与证立目标 .....                  | (101)                 |
| 二、当前司法裁判中法律解释及其证立的现实困境 .....            | (103)                 |
| 三、融合正确性与可接受性的法律解释之实现路径 .....            | (106)                 |
| 四、结语 .....                              | (111)                 |
| 试论民事裁判文书改革存在的制度缺陷及其完善 .....             | 陈德玉 (112)             |
| 一、对我国现行民事裁判文书改革中新举措的评析 .....            | (113)                 |
| 二、民事裁判文书改革存在的制度缺陷及其完善 .....             | (115)                 |
| 三、法官的职业化建设与裁判文书改革 .....                 | (117)                 |
| 四、关于错案责任追究制度的反思 .....                   | (118)                 |
| 五、裁判文书的说理与法官自由心证制度 .....                | (118)                 |
| 行政审判权威：交流沟通之中公正与效率的平衡 .....             | 陈伟 (120)              |
| 一、价值多元化时代的行政审判权威 .....                  | (120)                 |
| 二、行政审判权威的根基：交流沟通中实现公正 .....             | (122)                 |
| 三、迟来的正义非正义：行政审判效率不可偏废 .....             | (126)                 |
| 结语 .....                                | (127)                 |
| 试论执行威慑机制的特点 .....                       | 广东省珠海市中级人民法院课题组 (128) |
| 一、目的的敦促性 .....                          | (128)                 |
| 二、攻略的威慑性 .....                          | (129)                 |
| 三、本质的对人性 .....                          | (130)                 |
| 四、着眼的全局性 .....                          | (132)                 |
| 五、对象的唯一性 .....                          | (132)                 |
| 六、效力的前置性 .....                          | (133)                 |
| WTO 争端解决机制研究 .....                      | 王显荣 (135)             |
| ——以程序公正价值的视角考察                          |                       |
| 一、WTO 争端解决机制的程序公正价值首先要求程序中立 .....       | (135)                 |
| 二、WTO 争端解决程序公正价值要求当事人平等 .....           | (137)                 |
| 三、WTO 争端解决机制的程序参与是程序公正价值的重要体现 .....     | (140)                 |
| 四、WTO 争端解决机制的程序公开价值是程序公正价值的又一重要体现 ..... | (140)                 |
| 五、结语 .....                              | (141)                 |
| 论我国初任法官遴选制度的重构 .....                    | 朱玮 (142)              |
| ——以审判职权的配置和运行为视角                        |                       |
| 一、初任法官遴选制度之不足 .....                     | (142)                 |
| 二、与初任法官遴选制度相关的认识误区 .....                | (145)                 |
| 三、我国初任法官遴选制度之重构的设想 .....                | (149)                 |
| 法院附设 ADR 之构想 .....                      | 梁蔓冰 (152)             |
| ——以人民调解与诉讼的衔接为研究视角                      |                       |
| 引言 .....                                | (152)                 |
| 一、国内部分地区对两种机制衔接的探索及存在问题 .....           | (153)                 |
| 二、人民调解与诉讼衔接的可行性分析 .....                 | (154)                 |

|                                     |           |
|-------------------------------------|-----------|
| 三、人民调解与诉讼衔接机制的建构 .....              | (158)     |
| 结语 .....                            | (161)     |
| 关于完善执行监督机制的思考 .....                 | 陈永成 (164) |
| ——以中级人民法院开展执行监督工作的情况为研究中心           |           |
| 一、执行监督工作的现状 .....                   | (164)     |
| 二、现行执行监督工作模式存在的问题 .....             | (165)     |
| 三、关于进一步加强和完善执行监督工作的设想 .....         | (167)     |
| 对我国夫妻债务制度的现实反思与利益平衡 .....           | 郭建勇 (170) |
| ——以婚姻法司法解释(二)第二十四条为中心               |           |
| 一、我国夫妻债务制度的立法现状及其法律构造概述 .....       | (170)     |
| 二、《解释二》第二十四条的成功与不足：在规范与事实之间 .....   | (171)     |
| 三、现在的路——探索现实立法约束下的最优司法解释 .....      | (174)     |
| 四、未来的路——通过多种制度均衡分配夫妻债务中的利益和风险 ..... | (177)     |
| 借人大之力破解“执行难” .....                  | 谭炜杰 (179) |
| ——论地方人大常委会对人民法院民事执行工作的监督            |           |
| 一、聚焦司法顽症：“执行难” .....                | (179)     |
| 二、一剂良方：地方人大常委会的监督与支持 .....          | (181)     |
| 三、贯彻监督法：多种形式监督民事执行工作 .....          | (181)     |
| 四、对策谈：寻找劈开“执行难”冰山的利剑 .....          | (183)     |

## 法律原则之适用

|                                                     |           |
|-----------------------------------------------------|-----------|
| “物权优先效力”论的实践价值质疑 .....                              | 李磊明 (185) |
| 一、对理论上的正确性的质疑 .....                                 | (185)     |
| 二、作为立法的法理基础的质疑 .....                                | (187)     |
| 三、作为一般条款的质疑 .....                                   | (188)     |
| 四、结论 .....                                          | (191)     |
| 寻求和谐的法律适用 .....                                     | 贺晓翊 (192) |
| ——以涉外审判中的最密切联系原则为视角                                 |           |
| 引言 .....                                            | (192)     |
| 一、意义探寻与解读：最密切联系原则的内涵与价值 .....                       | (192)     |
| 二、司法现实的审视与检讨：最密切联系原则在我国的司法<br>现状与适用误区 .....         | (194)     |
| 三、寻求和谐的法律适用与实现公正司法：在涉外审判实践<br>中适用最密切联系原则的基本进路 ..... | (198)     |
| 结语 .....                                            | (201)     |
| 中止犯实务问题研究 .....                                     | 李晓琦 (202) |
| 一、中止的自动性：游弋于主、客观之间的标准 .....                         | (202)     |
| 二、中止的有效性：侧重于客观效果的应然条件 .....                         | (204)     |
| 三、中止的时间性：特定的时空范围限制 .....                            | (207)     |
| 论第三人侵害债权制度的确立 .....                                 | 张美均 (209) |
| 一、一个案例引出的问题：现行债权救济体系中的制度缺失 .....                    | (209)     |

|                                                           |                 |
|-----------------------------------------------------------|-----------------|
| 二、第三人侵害债权制度确立之必要 .....                                    | (211)           |
| 三、第三人侵害债权构成要件之主观标准 .....                                  | (213)           |
| 四、第三人侵害侵权责任制度与相关制度之协调 .....                               | (214)           |
| 我国公司法人格否认制度的适用要件及限制 .....                                 | 黎嘉荣 (218)       |
| 一、我国公司法人格否认制度的适用要件 .....                                  | (218)           |
| 二、我国公司法人格否认制度适用过程中证明责任的分配 .....                           | (222)           |
| 三、我国公司法人格否认制度适用的限制之一——公司法<br>第二十条第三款的适用范围 .....           | (223)           |
| 四、我国公司法人格否认制度适用的限制之二——公司法<br>第二十条第三款适用过程中法官自由裁量权的约束 ..... | (224)           |
| 效率与公平的契合 .....                                            | 陈永成 (227)       |
| ——论民事诉讼法修改后执行机构的设置与运行                                     |                 |
| 引言 .....                                                  | (227)           |
| 一、民事诉讼法修改对现行执行工作机制产生重大影响的三项制度 .....                       | (227)           |
| 二、民事诉讼法修改对现行执行工作机制的影响 .....                               | (228)           |
| 三、当前各地法院执行机构的设置模式 .....                                   | (229)           |
| 四、关于新民事诉讼法施行后执行机构设置、职能分工的构想和建议 .....                      | (231)           |
| 理论与实践的分析：关于我国裁判文书公开问题的研究 .....                            | 谭炜杰 (236)       |
| 写在前面：由审判公开说起 .....                                        | (236)           |
| 一、前进的车轮：裁判文书公开的理论支点与现实驱动 .....                            | (237)           |
| 二、制度功能：裁判文书公开的重要性审视 .....                                 | (240)           |
| 三、有益的探索：我国法院裁判文书公开的实践与分析 .....                            | (241)           |
| 四、努力的方向：我国法院裁判文书公开制度的构建 .....                             | (246)           |
| 五、必要的辅助：裁判文书公开配套制度的完善 .....                               | (247)           |
| 结语 .....                                                  | (248)           |
| 论缔约过失责任制度及在审判实践中的适用 .....                                 | 度佳 (249)        |
| 一、先合同义务内涵 .....                                           | (249)           |
| 二、缔约过失责任的定义及构成要件 .....                                    | (250)           |
| 三、缔约过失责任的理论依据 .....                                       | (251)           |
| 四、缔约过失责任在审判实践中的适用 .....                                   | (252)           |
| 论不动产物权保护 .....                                            | 张磊 (254)        |
| ——公示公信原则与不动产物权保护司法实践若干问题之探讨                               |                 |
| 一、事实物权人、公示物权人（也即登记物权人）、第三人的概念解析 .....                     | (254)           |
| 二、对事实物权人的物权保护 .....                                       | (255)           |
| 三、对公示物权人的物权保护 .....                                       | (257)           |
| 四、对第三人的物权保护（不动产物权善意取得） .....                              | (258)           |
| 关于“狗咬人”问题的一些思索 .....                                      | 廖准 王芳 赖宝塔 (263) |
| ——论“举证责任倒置规则”在饲养动物致人损害侵权案件中的进一步适用                         |                 |
| 引言 .....                                                  | (263)           |
| 一、案例材料 .....                                              | (263)           |
| 二、办案难点 .....                                              | (264)           |
| 三、举证责任倒置规则概述 .....                                        | (266)           |

|                            |       |
|----------------------------|-------|
| 四、举证倒置规则在该类案件中运用的可行性 ..... | (267) |
| 五、对举证倒置规则在该类案件中适用的限制 ..... | (269) |
| 结语 .....                   | (269) |

## 司法难点之探究

|                                       |           |
|---------------------------------------|-----------|
| 隐名出资的若干法律问题 .....                     | 冷铁勋 (270) |
| 一、隐名出资的主要表现形式及其效力 .....               | (270)     |
| 二、隐名出资的股权归属 .....                     | (271)     |
| 三、处理隐名出资引发的股权确认之诉案件应注意的若干问题 .....     | (272)     |
| 论无权处分合同的效力选择 .....                    | 詹洁 (275)  |
| ——兼议物权法第一百零六条与合同法第五十一条的冲突与完善          |           |
| 引言 .....                              | (275)     |
| 一、问题的提出 .....                         | (275)     |
| 二、概念解析层面：不同物权变动模式下的无权处分合同效力 .....     | (276)     |
| 三、学说评述层面：无权处分合同效力选择各观点的优劣 .....       | (278)     |
| 四、制度设计层面：无权处分合同相对有效的效力选择 .....        | (280)     |
| 结语 .....                              | (283)     |
| 论农民工劳动权益保护的司法判断与实践思路 .....            | 何敏 (284)  |
| ——以 210 件案例为考察基点                      |           |
| 一、农民工劳动权益受损害的司法考察 .....               | (285)     |
| 二、农民工劳动权益受损害的司法判断 .....               | (288)     |
| 三、保护农民工劳动权益的司法实践思路 .....              | (290)     |
| 四、审理农民工劳动纠纷案件中应予以重视的几个细节 .....        | (292)     |
| 结语 .....                              | (293)     |
| 审理涉外股权转让纠纷的司法困境及其对策研究 .....           | 贺晓翊 (311) |
| 引言 .....                              | (311)     |
| 一、性质探寻与司法解读：涉外股权转让纠纷具有的特殊性 .....      | (311)     |
| 二、司法现实的审视与检讨：审理涉外股权转让纠纷的司法困境 .....    | (312)     |
| 三、司法对策：审理涉外股权转让纠纷的基本进路 .....          | (314)     |
| 结语 .....                              | (318)     |
| 物权法视野下的一房二卖法律问题的再思考 .....             | 涂远国 (319) |
| ——以登记效力为中心的类型化分析                      |           |
| 一、问题的提出 .....                         | (319)     |
| 二、立法智慧与局限：不动产物权变动规则对一房二卖行为认定的影响 ..... | (320)     |
| 三、与登记相关的司法难点：若干效力认定的法律思考 .....        | (321)     |
| 四、对利益博弈的规制：权利保护中的几项原则 .....           | (325)     |
| 五、结语：一房二卖法律问题类型化问题解决之思路 .....         | (328)     |
| 外部诉讼中的法人真意 .....                      | 陈捷 (330)  |
| ——以“内讧”的法人为研究对象                       |           |
| 一、问题梳理：两大根源 .....                     | (330)     |
| 二、现状概览：见解各异、做法不一 .....                | (331)     |

|                                                 |           |
|-------------------------------------------------|-----------|
| 三、现状检讨：外观主义在诉讼语境中的滥用 .....                      | (332)     |
| 四、难题破解：介入法人内部 .....                             | (334)     |
| 公司司法解散探讨 .....                                  | 胡 夏 (337) |
| 引言 .....                                        | (337)     |
| 一、股东请求公司司法解散的原因和本质：公司僵局无法自力救济 .....             | (337)     |
| 二、两大法系公司司法解散制度之比较：介入程度的不同<br>和对待商业判断态度的一致 ..... | (338)     |
| 三、我国公司司法解散制度：制度进步与标准模糊 .....                    | (339)     |
| 四、司法介入公司内部法律关系的切入点：利益平衡和适度介入 .....              | (341)     |
| 五、公司司法解散中的几个实务问题 .....                          | (342)     |
| 结语 .....                                        | (344)     |
| 业主委员会涉诉若干实务问题研究 .....                           | 吴永科 (345) |
| 一、问题的提出 .....                                   | (345)     |
| 二、业主委员会能否以自己的名义提起民事诉讼 .....                     | (346)     |
| 三、业主委员会提起民事诉讼是否必须要获得业主大会的授权 .....               | (347)     |
| 四、业主委员会能否对业主的不当使用建筑物提起民事诉讼 .....                | (350)     |
| 五、业主委员会能否作为被告 .....                             | (351)     |
| 六、物业管理公司是否有权对业主委员会的成立合法性提出异议之诉 .....            | (352)     |
| 七、结论 .....                                      | (353)     |
| 公司解散与清算实务问题研究 .....                             | 陈立涛 (354) |
| 引言 .....                                        | (354)     |
| 一、公司解散的实务问题研究 .....                             | (354)     |
| 二、公司清算的实务问题研究 .....                             | (357)     |
| 消费者在饭店外设免费停车场丢车损害赔偿案件若干实务问题研究 .....             | 吴永科 (364) |
| ——一个经济分析的视角 .....                               |           |
| 一、问题的提出 .....                                   | (364)     |
| 二、饭店经营者对车辆失窃是否承担责任 .....                        | (365)     |
| 三、经营者对丢车进行损害赔偿的具体范围 .....                       | (368)     |
| 四、保险公司能否向经营者行使保险代位求偿权 .....                     | (370)     |
| 五、结语 .....                                      | (370)     |
| 有限责任公司特殊股权强制执行研究 .....                          | 管文超 (372) |
| 一、股东出资瑕疵股权的执行 .....                             | (372)     |
| 二、隐名股权的执行 .....                                 | (377)     |
| 三、一人公司股权的执行 .....                               | (379)     |
| 结语 .....                                        | (381)     |
| 民事执行程序中有限责任公司股权强制执行的法律问题探究 .....                | 管文超 (383) |
| 一、有限责任公司股权强制执行的法理探讨 .....                       | (383)     |
| 二、民事执行程序中有限责任公司股权强制执行的法律问题研究 .....              | (385)     |
| 结语 .....                                        | (392)     |

## 司法程序之运作

|                  |               |
|------------------|---------------|
| 行政诉讼抑或民事诉讼 ..... | 龚心愿 黄新波 (393) |
|------------------|---------------|

|                          |           |
|--------------------------|-----------|
| ——房屋权属争议救济途径之惑           |           |
| 一、救济途径之惑：行政诉讼抑或民事诉讼      | (393)     |
| 二、解惑之前提：不动产登记之效力及审查模式分析  | (394)     |
| 三、权属之确定：行政诉讼不能承受之轻       | (397)     |
| 四、民事诉讼：房屋权属争议解决之捷径       | (399)     |
| 五、结语：诉讼指引与立法完善           | (401)     |
| 论民事诉讼证据失权制度的运用与完善        | 徐素平 (403) |
| 一、证据失权的内涵与制度价值           | (403)     |
| 二、证据失权制度在审判实践中的运作现状      | (405)     |
| 三、完善证据失权制度的建议            | (408)     |
| 量刑程序的研究                  | 李 灵 (412) |
| 一、我国刑事訴訟法规定的量刑程序实践运作情况述评 | (412)     |
| 二、外国量刑程序的比较考察            | (413)     |
| 三、我国在量刑相关程序方面的探索         | (415)     |
| 四、我国量刑程序的立法构建            | (417)     |
| 五、结语                     | (420)     |
| 论滥用诉权                    | 卞 鵬 (421) |
| 一、滥用诉权的现实语境              | (421)     |
| 二、滥用诉权的内在机理              | (422)     |
| 三、诉权滥用的成因分析              | (425)     |
| 四、对滥用诉权的规制               | (426)     |
| 被告型行政诉讼第三人举证的法律效果        | 陈 伟 (429) |
| 引言                       | (429)     |
| 一、问题的引出与观点的交锋            | (429)     |
| 二、第三人举证的法律效果与行政诉讼的目的实现   | (431)     |
| 三、行政诉讼第三人的举证责任及条件        | (432)     |
| 结语                       | (436)     |
| 行政程序法与程序正义论              | 谭炜杰 (437) |
| 一、行政程序法的兴起               | (437)     |
| 二、法律程序的价值与程序正义论的提出       | (438)     |
| 三、程序正义论的解析               | (440)     |
| 四、结语：程序正义论对于行政程序法的意义     | (442)     |
| 构建我国非法证据排除规则之思考          | 黄文涛 (443) |
| 一、非法证据排除规则               | (443)     |
| 二、中国的非法证据排除规则现状          | (444)     |
| 三、构建我国非法证据排除规则           | (447)     |
| 结语                       | (449)     |
| 执行和解制度分析和重构              | 张念波 (450) |
| 一、执行和解的来源和基本问题           | (450)     |
| 二、现行执行和解制度的评论            | (453)     |
| 三、执行和解制度的重构              | (455)     |

## 调研课题篇

## 司法能力的挖掘与提升

|                                       |               |
|---------------------------------------|---------------|
| 关于珠三角中级法院工作比较研究的调研 .....              | 主持人 唐 文 (461) |
| ——以法院工作报告为线索                          |               |
| 一、关于珠三角法院队伍建设及法院管理比较分析 .....          | (461)         |
| 二、关于珠三角中院工作报告本身的比较分析 .....            | (465)         |
| 三、本院应当发扬光大的工作优势 .....                 | (466)         |
| 四、关于本院奋斗目标和重点的建议 .....                | (467)         |
| 关于破产管理人监督机制的调研 .....                  | 主持人 李磊明 (476) |
| 一、破产管理人的选任、指定情况 .....                 | (476)         |
| 二、破产管理人的监督现状 .....                    | (477)         |
| 三、破产管理人的监督现状分析 .....                  | (481)         |
| 四、现行监督机制存在的问题及原因 .....                | (484)         |
| 五、完善破产管理人监督机制的构想 .....                | (486)         |
| 关于我国区际法院判决的承认与执行问题的调研 .....           | 主持人 贺晓翔 (494) |
| 前言 .....                              | (494)         |
| 第一部分 制度的描述——我国区际法院判决的承认与执行制度的现状 ..... | (495)         |
| 一、内地与香港之间法院判决的承认与执行制度的现状 .....        | (495)         |
| 二、内地与澳门之间法院判决的承认与执行制度的现状 .....        | (497)         |
| 三、内地与台湾之间法院判决的承认与执行制度的现状 .....        | (500)         |
| 四、小结 .....                            | (501)         |
| 第二部分 问题的提出——区际法院判决的承认与执行制度            |               |
| 的不足与司法困境 .....                        | (501)         |
| 一、内地与香港之间法院判决的承认与执行制度的不足与司法困境 .....   | (501)         |
| 二、内地与澳门之间法院判决的承认与执行制度的不足与司法困境 .....   | (503)         |
| 三、内地与台湾之间法院判决的承认与执行制度的不足与司法困境 .....   | (503)         |
| 第三部分 他国的经验——英国区际法院判决的承认与执行制度的介绍 ..... | (505)         |
| 一、英国本土法院判决的相互承认和执行制度所规定的承认            |               |
| 和执行条件更为宽松 .....                       | (505)         |
| 二、承认和执行的对象范围扩大 .....                  | (507)         |
| 三、对上诉判决进行修正 .....                     | (507)         |
| 第四部分 借鉴与思考——我国区际法院判决的承认与执行制度          |               |
| 中的问题的解决思路 .....                       | (507)         |
| 一、在立法模式上采取单独立法形式 .....                | (507)         |
| 二、放宽承认与执行区际判决的条件 .....                | (508)         |
| 三、将互惠原则的标准软化或淡化 .....                 | (510)         |
| 四、改革内地审判监督制度 .....                    | (511)         |
| 结语 .....                              | (511)         |
| 行政不作为案件审理调研报告 .....                   | 主持人 徐素平 (512) |

|                                     |               |
|-------------------------------------|---------------|
| 引言 .....                            | (512)         |
| 一、行政不作为之基础理论及珠海市行政不作为诉讼实践 .....     | (512)         |
| 二、行政不作为案件之审理：难点及剖析 .....            | (518)         |
| 三、行政不作为案件之裁判：方式以及内容 .....           | (523)         |
| 结语 .....                            | (528)         |
| 关于涉不动产登记效力案件的调研 .....               | 主持人 刘 泉 (529) |
| 一、不动产登记效力与不动产权权属的确认 .....           | (529)         |
| 二、不动产登记效力与不动产权的转让 .....             | (535)         |
| 三、不动产登记效力与对不动产权的处分限制 .....          | (540)         |
| 珠海市拆迁行政案件调研报告 .....                 | 主持人 万惠明 (546) |
| 一、珠海市拆迁工作的基本情况 .....                | (546)         |
| 二、2000 年以来珠海市法院审理拆迁行政案件的情况及特点 ..... | (548)         |
| 三、审理拆迁行政案件涉及的主要问题 .....             | (551)         |
| 四、解决拆迁行政案件中存在的问题之对策与建议 .....        | (554)         |
| 结语 .....                            | (564)         |
| 关于涉“代耕农”和“外嫁女”纠纷案件的调研 .....         | 主持人 徐 有 (565) |
| 一、金湾区涉“代耕农”和“外嫁女”纠纷案件的宏观背景          |               |
| ——金湾区概况及历史沿革 .....                  | (565)         |
| 二、关于涉“代耕农”纠纷案件的调研 .....             | (566)         |
| 三、关于涉“外嫁女”纠纷案件的调研 .....             | (570)         |
| 四、关于涉“代耕农”和“外嫁女”纠纷及其解决机制的法理思考 ..... | (576)         |
| 五、结语 .....                          | (582)         |
| 关于群体性纠纷案件的调研 .....                  | 主持人 唐 文 (583) |
| 一、调查与实证 .....                       | (583)         |
| 二、对策与建议 .....                       | (590)         |
| 关于诉讼欺诈的调研 .....                     | 主持人 刘 泉 (599) |
| 第一章 诉讼欺诈概述 .....                    | (599)         |
| 一、定义之争 .....                        | (599)         |
| 二、相关概念的辨析 .....                     | (600)         |
| 三、需厘清的几个问题 .....                    | (600)         |
| 第二章 诉讼欺诈的表现形式及其危害 .....             | (602)         |
| 一、诉讼欺诈的表现形式 .....                   | (602)         |
| 二、诉讼欺诈的危害 .....                     | (606)         |
| 第三章 诉讼欺诈的原因分析 .....                 | (606)         |
| 一、利益——当事人进行诉讼欺诈的原动力 .....           | (606)         |
| 二、推波助澜——极少数律师参与诉讼欺诈 .....           | (607)         |
| 三、法官面临着尴尬处境 .....                   | (608)         |
| 第四章 对策 .....                        | (610)         |
| 一、国外解决诉讼欺诈相关规定 .....                | (611)         |
| 二、立法对策 .....                        | (612)         |
| 三、司法对策 .....                        | (613)         |
| 结语 .....                            | (617)         |



工伤损害赔偿问题研究 ..... 主持人 黄志坚 (618)

    一、工伤认定权的法律分配 ..... (618)

    二、工伤保险待遇问题 ..... (623)

    三、工伤保险赔偿与人身损害赔偿的关系问题 ..... (627)

特许经营纠纷法律实务问题研究 ..... 主持人 冷铁勋 (635)

    一、特许经营的类型及纠纷产生的主要成因 ..... (636)

    二、审理特许经营纠纷案件的若干法律问题 ..... (638)

    附：审理特许经营纠纷案件的若干指导意见 ..... (652)

主要作者介绍 ..... (654)