



司法改革研究系列

司法公正与司法改革研究综述

Summary on the Researches of
Judicial Justice and Reform

胡夏冰 冯仁强 编著

2



清华大学出版社

<http://www.tup.tsinghua.edu.cn>

● 司法改革研究系列

司法公正与司法改革研究综述

Summary on the Researches of
Judicial Justice and Reform

胡夏冰 冯仁强 编著



清华大学出版社

<http://www.tup.tsinghua.edu.cn>

(京)新登字 158 号

内 容 简 介

本书系统、全面地介绍了近年来我国学者在有关司法公正与司法改革方面的研究成果。本书从司法公正的基本含义入手,详细阐释了法学界和司法实务界在相关领域的不同主张和见解。全书共分 16 个专题,分别描述了学者在司法独立、公开审判、司法权的配置、程序价值、法院体制、法官制度、审判委员会制度、陪审制度、审判方式、证据制度、裁判文书、司法解释、执行制度以及司法腐败等问题上的不同思想和观点,并以比较的眼光对这些观点进行了分析和评述。本书以司法公正为理论基调,认真回顾、整理了有关该领域的最新研究成果,客观地反映了我国司法改革的发展态势,对我国司法改革合理路径的选择和司法公正目标的实现具有十分重要的意义。

本书可供普通高等法学院(系)校的本科生、研究生学习使用,也可供广大司法机关工作人员从事司法工作时参考。

书 名: 司法公正与司法改革研究综述

作 者: 胡夏冰 冯仁强 编著

出 版 者: 清华大学出版社(北京清华大学学研大厦,邮编 100084)

<http://www.tup.tsinghua.edu.cn>

印 刷 者: 世界知识印刷厂

发 行 者: 新华书店总店北京发行所

开 本: 880×1230 1/32 印张: 16.375 字数: 454 千字

版 次: 2001 年 5 月第 1 版 2001 年 5 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 7-302-04348-5/D·28

印 数: 0001~3000

定 价: 36.00 元

**清华大学重大
基础研究课题
——司法公正与司法改革**

课题组负责人：章 程

J U D I C I A L

第一章 司法公正及其价值内涵	1
一、公正的概念	1
二、何谓司法公正	3
三、司法公正的功能	4
四、司法公正的标准	6
五、我国司法公正实现的现状	7
六、实现司法公正的条件	9
七、实现司法公正的途径	13
第二章 司法公正与司法权	18
一、司法的概念	18
二、司法的特征	20
三、司法机关的范围	22
四、司法权的性质	23
五、检察权	27
六、我国司法权配置方面存在的问题	33
第三章 司法公正与司法独立	38

一、司法独立原则回顾	38
二、司法独立与审判独立	40
三、司法(审判)独立的涵义	41
四、司法独立的功能和意义	51
五、我国现阶段司法独立的困难与原因分析	54
六、对若干改革实践的思考	58
 第四章 司法公正与公开审判	71
一、公开审判制度的确立	71
二、我国公开审判制度的形成和完善	75
三、“公开审判”还是“审判公开”	80
四、公开审判含义探析	82
五、公开审判的意义	85
六、公开审判制度中的相关问题分析	89
 第五章 司法公正与程序价值	97
一、程序的概念	97
二、程序的价值	102
三、程序的功能	109
四、程序的独立性	114
五、程序正义	116
六、司法实践中违反程序正义的表现及其分析	124
七、在民事诉讼中实现程序正义	131
 第六章 司法公正与法院体制改革	133
一、法院体制改革:实践的呼唤	133
二、法院体制现状描述	137
三、现行法院体制利弊分析	147

四、法院体制改革的基本思路	155
第七章 司法公正与法官制度改革	163
一、我国法官制度的演进	164
二、法官的定位	169
三、法官的基本素质研究	182
四、法官的选任和晋升	193
五、法官的保障制度	200
六、法官的惩戒制度	206
第八章 司法公正与审判委员会制度改革	210
一、审判委员会的历史发展	210
二、审判委员会制度的利弊分析	212
三、改革和完善审判委员会制度的基本思路	224
第九章 司法公正与陪审制度改革	228
一、我国陪审制度的发展	228
二、我国陪审制度的现状分析	234
三、我国陪审制度存废之争	238
四、完善我国陪审制度的基本思路	247
第十章 司法公正与民事经济庭审方式改革	256
一、民事经济庭审方式改革的原因	256
二、与现行《民事诉讼法》的关系	261
三、改革的原则	263
四、改革的主要内容	265
五、对改革的评价	268

六、改革的前景	278
第十一章 司法公正与证据制度改革	283
一、“以事实为根据”	283
二、证据与证据材料	286
三、证据的合法性	288
四、证明标准	290
五、证明责任	300
六、证据调查	308
七、庭审方式改革中的质证、认证	311
八、对证据改革的评价	316
九、司法认知	318
十、自认制度	321
十一、司法鉴定制度	324
第十二章 司法公正与裁判文书改革	340
一、我国法院裁判文书的发展和演进	341
二、现行法院裁判文书的基本格式	345
三、对现行法院裁判文书的评析	345
第十三章 司法公正与司法解释体制改革	372
一、司法解释含义之争	372
二、司法解释在我国法律解释体制中的定位	376
三、司法解释的意义和功能	385
四、检察机关司法解释权合理性之研讨	394
五、完善我国司法解释的思考	408

第十四章 司法公正与执行制度	418
一、立法体例	419
二、执行客体的问题	420
三、执行难、执行乱与执行多的问题	423
四、审执分离	424
五、执行体制	425
六、执行人员的配置	428
七、执行方式	430
八、执行中申请人的举证责任问题	432
九、执行措施	434
十、执行救济制度	437
第十五章 司法公正与防治司法腐败	440
一、司法腐败现象	440
二、司法腐败的含义和特征	442
三、司法腐败产生的根源	447
四、防治司法腐败的途径	450
第十六章 司法公正与司法监督	455
一、关于人民法院系统内部的监督	455
二、关于人民检察院的法律监督	461
三、关于人民代表大会的监督	478
四、关于人民群众的监督	490
五、关于新闻媒体的监督	492

Catalogue

Chapter 1 The Meaning of Judicial Justice /1

1. Justice /1
2. Judicial Justice /3
3. Function of Judicial Justice /4
4. Criteria of Judicial Justice /6
5. State of China Judicial Justice /7
6. Factor of Judicial Justice /9
7. Channel of Judicial Justice /13

Chapter 2 Judicial Justice & Judicial Power /18

1. Judiciary /18
2. Feature of Judiciary /20
3. Scope of Judicial Office /22
4. Nature of Judiciary /23
5. Prosecutorial Power /27
6. Trouble of China Judiciary Structure /33

Chapter 3 Judicial Justice & Judicial Independence /38

1. History of Judicial Independence /38
2. Judicial Independence & Independence of Trial and Decision /40
3. The Meaning of Judicial Independence /41
4. Faction of Judicial Independence /51
5. Difficulty & Reason Analysis of China Judicial Independence /54
6. Pondering over Some Reform Practices /58

Chapter 4 Judicial Justice and Public Hearing /71

1. The establishment of public hearing system /71
2. The formation and development of public hearing in our country /75
3. "public hearing" or "hearing in public" /80
4. Study on the meaning of public hearing /82
5. Significance of public hearing /85
6. Analysis on relevant problem of the public hearing system /89

Chapter 5 Judicial Justice & Procedure Value /97

1. Coception of Procedure /97
2. Value of Procedure /102
3. Faction of Procedure /109
4. Independence of Procedure /114
5. Procedure Justice /116
6. Violations & Analysis of Procedure Justice in China /124
7. Realize Procedure Justice in China Civil Litigation /131

Chapter 6 Judicial Justice and The Reformation of Court System /133

1. Reformation of court system: the call of practice /133
2. Description on the present situation of our court system /137
3. Analysis on the advantages and disadvantages of our court system /147
4. The fundamental thinking of reformation of our court system /155

Chapter 7 Judicial Justice and Reformation of Judge system /163

1. Evolution of our judge system /164
2. Determination of the position to the judges /169
3. Study to the basic qualities of the judges /182
4. Election \ appointment and promotion of the judges /193
5. Guarantee measures of judges /200
6. Punishment measures of judges /206

Chapter 8 Judicial Justice and Reformation of Trial Committee System /210

1. The history of the trial committee system /210
2. Analysis on the advantages and disadvantages of the trial committee system /212
3. The fundamental thinking of reformation and perfection on the trial committee system /224

Chapter 9 Judicial Justice and Reformation of Jury System /228

1. Development of the jury system in our country /228
2. Analysis of the present position to our jury system /234
3. Debate on the existence or abolishment of jury system in our country /238
4. The fundamental thinking of perfection our jury system /247

Chapter 10 Judicial Justice & Reform in Civil Trial Form /256

1. Cause of Reform in China Civil Trial Form /256
2. Relations between Reform and The Civil Litigation Law of P.R.C /261
3. Principal of Reform in China Civil Trial Form /263
4. Content of Reform in China Civil Trial Form /265
5. Assessment of Reform in China Civil Trial Form /268
6. Prospects of Reform in China Civil Trial Form /278

Chapter 11 Judicial Justice & Reform in Evidence System /283

1. "On the Basis of Truth" /283
2. Evidence & Material of Evidence /286
3. Legality of Evidence /288
4. Standard of Evidence /290
5. Burden of Proof /300
6. Investigation of Evidence /308
7. Evidence Cross-examination & Attestation of Reform in China Civil Trial Form /311
8. Assessment of Reform in China Evidence System /316

9. Judicial Cognition /318
10. Confess Institution /321
11. Judicial Expertise /324

Chapter 12 Judicial Justice and Reformation of Judgement Papers /340

1. Development and evolution of judgement papers in our country /341
2. The fundamental forms of the present judgement papers in our country /345
3. Comment on the present judgement papers in our country /345

Chapter 13 Judicial Justice and Reformation of Judicial Explanation System /372

1. Argument on meaning of judicial explanation /372
2. The position of judicial explanation in legal explanation in our country /376
3. The significance and function of judicial explanation /385
4. Discussion on the reasonability of judicial explanation by prosecution organization /394
5. The thought of perfecting judicial explanation in our country /408

Chapter 14 Judicial Justice & Execution System /418

1. Legislation System /419
2. Problem of Execution Object /420
3. Excessive & Difficult & Confusion Problem of Execution /423
4. Separation of Judicial Power and Execution Power /424
5. Executing Body System /425
6. Execution Organization /428
7. Ways of Execution /430
8. Evidential burden of Applicant /432
9. Means of Execution /434
10. Remedy System of Execution /437

Chapter 15 Judicial Justice and Prevention Judicial Corruption /440

1. Perspective on the judicial corruption /440
2. The meaning and characteristics of the judicial corruption /442
3. The source of the judicial corruption /447
4. The ways of preventing judicial corruption /450

Chapter 16 Judicial Justice & Judicial Supervision /455

1. Internal Supervision from Court /455
2. Supervision by Prosecutorial Organization /461
3. Supervision by People's Congress /478
4. People's Supervision /490
5. Supervision by the Press & Medium /492

第一章

司法公正及其价值内涵

在有关司法改革的研究课题中,讨论最热门的无疑是司法公正的价值内涵,可以毫不夸张地说,没有司法公正目标的追求,人们完全可以放弃所有改革的努力。要研究司法公正,就必须搞清司法公正的涵义。为此,我们首先就必须界定“司法”与“公正”二者各自的概念,有关“司法”的界定,请参考本书相关章节,本章所探讨之司法公正使用“司法”的狭义概念,即司法就是审判,它是指人民法院依法行使审判权对诉讼案件作出裁判的过程。本章围绕何谓公正,审判公正的涵义,司法公正的功能,司法公正的标准,我国司法公正的状况,实现司法公正的条件与途径等,结合学者们的研究现状,按顺序作一简要综述。

一、公正的概念

大多数学者认为,在汉语里,公正与公平、正义等词义相同或类同,可以互相替代,并不作严格区分,但也有学者认为,虽然说这些词可以说含义相当,但意义强弱、范围大小可能有所差别,所以,在不同场合下应选择较合适的词^①。

杨一平先生在其专著《司法正义论》中对公正、正义、公平按顺序进行了详细论述。他在分析英语中有关含正义或者与正义密切相关的词汇后指出,在法律用语中,公平(equity fairness)和公正(impartiality)更多地用来强调正义(justice)的某个方面、原则或者特性。它可能是

^① 沈宗灵:《法·正义·利益》,载《中外法学》,1993(5),2页。

正义最为基本的东西,但并不完全等同于正义。而在汉语中缺乏与英语贴近又令人满意的解释,如现代汉语词典这些词的一般解释是:“公平:处理事情合情合理,不偏袒哪一方面。”“公正:公平正直,没有偏私。”“公道:公正的道理。”“正义:公正的、有利于人民的(道理)。”^①因而我们很难从词的本身进行区分,而只能由各人根据具体语境作理解。为此作者“约定”:把公平和公正分为广狭二义。在广义上,二者均代表着正义、正义的法律和正义的判决。它要求把仁善与理性运用于法律之中。作为正义原则的公平、公正乃是法律的渊源和目标,它意味着伦理和道德的原则优越于普遍的法律规则,强调法律的实质,而不是法律的形式或技巧。因此,在实现正义的过程中,广义上的公平、公正有时候就要求以不受严格的成文法约束的理性和伦理原则来判案。狭义上的公平、公正用于指法律适用中应坚持的原则,但二者在使用过程中又略有侧重,公平可能更多地用来表述人们在法律面前或者纠纷中的双方当事人(或仲裁)的过程中的地位 and 待遇,公正更多地强调法官或仲裁者在对待当事人双方和适用法律或社会正义时所应具有的不偏不倚、公而无私的品质;在由两造当事人与居间者构成“三边关系”中,公平观念侧重于对两造权利享有与维护的考察,公正则侧重于对居间者行为公允而无私的要求,公平强调实体正义和实质正义,公正强调程序正义和形式正义;公平的核心是平等,既包括案内平等,即两造当事人之间的地位平等、权利平等,也包括案外平等,即“同等案件同等对待”;公正的核心是无私、中立,它意味着居间者既要不受自身情绪的影响,又要排除外界的任何压力,还要无视当事人双方的任何身份背景等;如果居间者确实做到了无私,两造当事人就有可能获得待遇上的平等;如果有一造没有得到平等,人们就有理由怀疑居间者是否做到了无私;做到了平等和无私也就意味着实现了正义,不平等和偏私就意味着司法的不正义。作者还形象地用一个等腰三角形来比喻三者的关系,公平是正义的底边。公正是正义三角形底边的中线,正义就座落在二

① 转引自杨一平:《司法正义论》,10页,北京,法律出版社,1999。

者的交叉点上。因此,在这个意义上,公平、公正与正义虽然在本质上是一致的,但不能说在概念的内涵和外延上是完全同一的。正义应该比公平和公正具有更大的包容性。在这里“等腰”意味着居间者与两造当事人之间保持同等距离,不近此远彼;中线“正”,代表居间者的品质;底边“平”,代表普通的法律规则本身的公平性;当二者垂直相交时,就形成两个 90° 角,这时,我们就可以说,审判是公平的,裁判者是公正的。司法正义也就基本实现了。^①

二、何谓司法公正

有学者认为,司法公正是指司法审判人员在司法和审判活动的过程和结果中应坚持和体现公平和正义的原则。具体而言,司法公正是指严格依法裁判,切实保障公民、法人和其他组织的合法权益,真正作到有法必依、执法必严、违法必纠。司法公正是由实体公正和程序公正的结合、一般公正与个别公正的统一、公平与效率的一致为特点的。一般来说,司法公正可包括两方面,一是司法公正要求作到严格执法。二是在准确认定事实的基础上作成正确的裁判。^②

还有学者指出:司法公正包含了两个要求,一是司法权内部制度的约束,例如以法官回避制度来保证法官不偏不倚;二是宪政体制的分权保障,以独立于其他机关的司法权来保证司法不受干扰。这两方面无不围绕着一个核心问题,即司法公正与纯洁,它是人们对判断权所寄予的期望。前者涉及司法内部的关系,是司法的内部独立机制,后者涉及司法外部的关系,是司法的外部独立机制。司法独立的内部问题,即司法主体(包括司法组织与人员)在审判活动中的关系问题,换言之,也就是“司法对内独立于什么”的问题,其中包括,法官(合议庭)与法官的关系,法官与法院的关系,法官与上级法院的关系,等等。司法独立问题

① 杨一平:《司法正义论》,10~15页,北京,法律出版社,1990。

② 王利明:《司法改革研究》,12~13页,北京,法律出版社,2000。