

主编 贺 荣

ZUNZHONG SIFA GUILU YU
XINGSHI FALU SHIYONG YANJIU

尊重司法规律与 刑事法律适用研究 〔上〕

——全国法院第 27 届学术讨论会获奖论文集



人民法院出版社

尊重司法规律与 刑事法律适用研究

——全国法院第27届学术讨论会获奖论文集

主编 贺荣



图书在版编目 (CIP) 数据

尊重司法规律与刑事法律适用研究——全国法院第 27 届学术讨论会
获奖论文集 (全 2 册) / 贺荣主编. —北京: 人民法院出版社, 2016. 3
ISBN 978-7-5109-1428-7

I. ①尊… II. ①贺… III. ①司法-工作-中国-文集 ②刑法-
法律适用-中国-文集 ③刑事诉讼法-法律适用-中国-文集
IV. ①D926-53 ②D924.05-53 ③D925.205-53
中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 026202 号

尊重司法规律与刑事法律适用研究

——全国法院第 27 届学术讨论会获奖论文集 (上、下)

贺 荣 主 编

责任编辑: 林志农 孟 晋 李安尼

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) 67550522 (责任编辑) 67550558 (发行部查询)
65223677 (读者服务部)

客 服 QQ: 2092078039

网 址: <http://www.courtbook.com.cn>

邮 箱: 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: 2514 千字

印 张: 103.5

版 次: 2016 年 3 月第 1 版 2016 年 3 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 978-7-5109-1428-7

定 价: 248.00 元 (上下)

版权所有 侵权必究

全国法院第二十七届学术讨论会 论文评选委员会组成人员名单

主 任：贺 荣

副主任：黄永维 蒋惠岭 张益民 曹士兵

委 员：（按姓氏笔画排序）

仇晓敏	王进喜	王锦亚	司明灯	甘 雯
田宏杰	刘广三	刘为波	刘 峥	刘树德
刘静坤	吕 方	孙本鹏	毕玉谦	何 帆
余茂玉	吴光侠	张建伟	张春喜	李玉萍
李相波	李晓云	汪 斌	陈海光	周加海
周光权	周海洋	范冬明	范明志	郑未媚
侯宏林	胡仕浩	胡夏冰	赵俊甫	赵晋山
逢锦温	徐继军	聂洪勇	袁登明	梁凤云
梁 欣	黄 嵩	蒋惠岭	管应时	

全国法院第二十七届学术讨论会 组织委员会人员名单

主 任：贺 荣

副主任：黄永维 蒋惠岭 张益民 曹士兵

全国法院第二十七届学术讨论会 组织委员会办公室人员名单

主 任：曹士兵（兼）

成 员：关 毅 刘 畅 边疆戈 苏 烽
吕 鹏

前 言

全国法院学术讨论会自 1989 年举办以来，一年一度，至今已经连续到了第二十七届。现在，学术讨论会在全国法院系统已经形成了自己的“品牌”，每年都吸引着大量的司法人员投身其中，他们的热情参与和才华展示使得这个平台的意义变得尤为重要。

由最高人民法院主办，国家法官学院、中国应用法学研究所、人民法院出版社联合承办的全国法院第二十七届学术讨论会论文征集通知《关于征集全国法院系统第二十七届学术讨论会论文的通知》自 2015 年 4 月 14 日下发后，得到全国各级法院广大法官和社会各界人士的积极响应。截止至 2015 年 9 月 15 日，本届学术讨论组织委员会（以下简称组委会）办公室共收到各高级人民法院、新疆生产建设兵团分院以及解放军军事法院推荐的优秀参赛论文 1658 篇，法院系统外的一些作者包括高等院校学生、教师及社会各界人士的参赛论文 26 篇。为了确保评审的水平和质量，组委会组建了由资深法官、法学教授等专家组成的“全国法院第二十七届学术讨论会论文评选委员会”，实行匿名评审、独立评审、同行评审、问题（类）择优选拔制度，分 15 个小组对参赛论文进行了评审。同时，为了保证学术论文的评选质量，组委会办公室对每一篇推荐获奖的论文均利用专门的检测软件进行了原创性检查，从文字复制的数量和性质两个方面综合进行了甄别，对文字复制情节较轻的论文作了降等处理，对确定为抄袭剽窃的论文取消其获奖资格。经过严格、细致、科学、公正的评审和原创性审查，共评选出一等奖论文 16 篇，二等奖论文 144 篇，三等奖论文 194 篇，优秀奖论文 220 篇。限于篇幅，我们将获得一、二等奖的论文结集出版，定名为《尊重司法规律与刑事法律适用研究》。本书选编的获奖论文涉及司法改革、审判管理、审判组织改革、法官制度、指导性案例、裁判文书、陪审制度、诉讼制度、刑法总则、刑法分则、刑事证据、刑事辩护制度、律师制度、刑事冤错案防范等内容。

坚实的行动需要强大的理论作支撑。本书的作者绝大多数来自全国各

级人民法院，他们既精于审判业务，又善于理论思考，本书所收集的论文是他们结合审判工作实际从司法的角度对如何正确认识和把握司法规律与刑事法律适用问题进行的理论探索和概括。

这些论文所提出的思路、观点和对策，有创新和独到之处，具有重要参考价值。我们希望论文集的出版对推动相关司法领域的研究，为提升人民法院队伍的素质建设提供更强劲智力支持。通过持之以恒的司法理论研究，不断有所发现，有所创新，人民法院的司法审判工作才能实现与时俱进，与日俱新，适应国家与社会治理的需要。

全国法院学术讨论组织委员会办公室

二零一六年一月二十九日

目 录

上 册

第一编 尊重司法规律

一、总 论

法官如何“找法”：法律发现的失范与规制

..... 海南省高级人民法院 余德厚
北京市朝阳区人民法院 程立武 (2)

诉讼当事人司法公正获得感提升途径探析

——以人际公正与信息公正为视角

..... 海南省海口市琼山区人民法院 陈宝军
北京市顺义区人民法院 宋万忠 (10)

司法行为的漏洞及其填补规则

——当海事审判遇到诉讼欺诈

..... 天津海事法院 裴大明
天津市高级人民法院 李丹蕊 (22)

统一裁判尺度的困境及其破解

——以法院知识管理结构的“扁平化”改造为突破口

..... 北京市通州区人民法院 刘 宇 (30)

司法裁判中的常识及其偏差控制

——基于“双重加工理论”的视角

..... 江苏省泰州市中级人民法院 冯 毅 方明航 (47)

二、司法改革

“司法的行政”而非“行政的司法”

——论分署垂直的法院新型司法行政事务管理模式

..... 北京市第一中级人民法院 林 娜 (56)

司法改革框架下的“硬件升级”：我国法院刑事法庭空间布局的再探索

——以平衡“权”与“利”为切入点

..... 广东省广州市白云区人民法院 邹宇婷 丘志新 (70)

褪去神秘：司改浪潮中“副卷”之改革进路

——以B省某基层法院125件卷宗为样本

..... 北京市通州区人民法院 兰雅丽 (89)

审判权“去行政化”改革背景下法官会议机制的功能定位与模式再构

..... 上海市第二中级人民法院 徐子良 周 嫣 (98)

以服务审判为重心的法院职能整合与机构设置

——以法院权力的三元划分为基础

..... 北京市朝阳区人民法院 胡雅妮 程立武

北京市通州区人民法院 王 薇 (107)

从法治走向善治：国家治理转型中的法院

——以法院参与中央及地方治理为视角

..... 安徽省马鞍山市中级人民法院 汪 哲

安徽省马鞍山市雨山区人民法院 魏凌雪 (118)

铁路法院改造为跨行政区划法院的相关问题研究

..... 乌鲁木齐铁路运输中级法院 张永江 孟亚东 (129)

三、审判管理

静默式监管与动态化跟踪

——司法改革背景下长期未结案防控机制的构建

..... 四川省成都市成华区人民法院 王晓南 赵 丽 杨秋菊 (138)

审判管理“尺蠖效应”：表现、成因与治理

..... 福建省漳州市芗城区人民法院 吴 烨 (148)

四、审判组织改革

我国合议庭议事规则完善之探究

——以“罗伯特议事规则”为镜鉴

..... 江苏省南通市中级人民法院 李晓磊 (158)

聚焦“附议”现象：合议庭复议制度的异化与回位

..... 北京市第一中级人民法院 高春乾 李春华 (167)

合议庭组成模式的嬗变与重塑

——以SWOT态势分析法为视角

..... 天津市河西区人民法院 李 杨 (177)

五、法官制度

员额制改革下中国地方法院院长职权的逻辑与变革

..... 重庆市渝北区人民法院 戴 军

重庆市高级人民法院 高 翔 (186)

从体制内到体制外

——将法律学徒式法官助理作为司法公务员式法官助理的补充

..... 江苏省无锡市中级人民法院 陆晓燕 张 琨 (196)

员额制改革风险的防控与疏解

..... 北京市海淀区人民法院 曾 竞 王启亮 樊 强 (205)

从2014回溯2004：法官助理职责岗位与职业路径的技术性探讨

..... 上海市虹口区人民法院 孙正君 (216)

法官员额制的测算与配置

——以民事案件权重值模型为中心

..... 江苏省扬州市中级人民法院 张 澎 姜金良 (227)

博弈学视野下法官“逆选择”困局的突围路径研究

——兼议法官员额制改革的制度设计之帕累托最优

..... 浙江省宁波市中级人民法院 陈佳强

浙江省象山县人民法院 王 林 (240)

法官业绩考评视角下案件评查机制的反思与重构

..... 福建省厦门市思明区人民法院 张 颖 (252)

道路通向“行为”：我国法官惩戒制度的转向与回归

——以 25 省（市）65 个法院的错案追究制度为样本的分析

..... 湖北省孝感市中级人民法院 胡云秋 (262)

回归合理办案区间：探索法官员额制下审判单元的“帕累托最优”

——以 G 市 B、T 区法院审判单元配置为实证分析

..... 广东省广州市白云区人民法院 缪伟奋 (274)

从粗放到系统：论法官逐级遴选机制之建构

——从百份中、高级法院遴选公告切入

..... 广东省广州市南沙区人民法院 胡秋玲 夏江丽 (285)

比较法视野下我国法官业绩评价机制的偏失与改革

..... 重庆市云阳县人民法院 阳元霞

重庆市高级人民法院 高 翔 薛海明 (296)

辞职法官从业限制困局及经济补偿制度的构建

..... 重庆市第五中级人民法院 郝绍彬 (305)

“司法产品”的阈值

——法官合理办案数的实证测算

..... 福建省厦门市思明区人民法院 张 晴 冯冰洁 (315)

司法荣誉制度的检视、审思与展望

——以司法荣誉称号为研究切入点

..... 上海市浦东新区人民法院 孟高飞 俞 砾 (329)

法律职业共同体的割裂与弥合

——基于我国法官与律师职业关系现状的思考

..... 内蒙古自治区高级人民法院 李全锁

北京市朝阳区人民法院 胡雅妮 (339)

六、案例指导

分立抑或统一：“两高”刑事指导性案例的比较研究

——兼论“两高”指导性案例同类联合发布模式

..... 广东省广州市南沙区人民法院 赵 丽 蔡 颖 (349)

指导性案例适用方法探析

——以指导性案例适用现状为出发点

..... 北京市第二中级人民法院 耿协阳 (361)

刑事指导性案例“应当参照”的困境与出路

——以刑事法律适用的统一性为思考方向

..... 福建省漳州市中级人民法院 郭兰君 (374)

类案识别：指导性案例适用技术的检视与完善

——基于最高人民法院 52 件指导性案例适用现状的实证分析

..... 广东省丰顺县人民法院 赖江林

上海市第二中级人民法院 李丽丽 (383)

刑事案例指导制度的困境反思与突围之道

——基于最高人民法院公布十批九个刑事指导性案例的实证分析

..... 重庆市梁平县人民法院 詹 亮 张庆庆 (396)

从“柔性参考”到“刚性参照”：指导性案例应用现状探究及完善

——以 52 个指导性案例的援引情况为分析视角

..... 北京市顺义区人民法院 谢彩凤

云南省昆明市中级人民法院 赵鸿章 (405)

七、裁判文书改革

裁判文书瑕疵补正程序的检讨与规制

——以中国裁判文书网 303 份补正裁定书为样本

..... 北京市昌平区人民法院 翟永峰 尹海萍 (424)

刑事速裁案件裁判文书范式研究

——以 515 篇裁判文书为研究样本的实证分析

..... 北京市丰台区人民法院 刘彤燕 王 静 (436)

越界与回归：人民法院裁判文书签发制度弊端及应对之策

..... 陕西省城固县人民法院 白开荣 (445)

刑事裁判文书审级说理的检视与修正

——以中部地区 H 省 S 市法院 96 份刑事裁判文书为研究样本

..... 河北省涿州市人民法院 高 娟

湖南省益阳市中级人民法院 叶 丹 (453)

刑事判决书针对辩护意见“回应性说理”问题研究

——以 S 市 46 份刑辩律师问卷和 100 份基层法院无罪辩护
的刑事判决书为样本

..... 上海市虹口区人民法院 孙红日 (466)

“内外有别”还是“趋同一致”

——疑难案件审理报告与裁判文书说理的比较研究

..... 北京市第一中级人民法院 吕 晶

..... 江苏省无锡市中级人民法院 黄 辛 蒋 璟

海军北海舰队军事法院 王景江 (475)

负面“后裁判效应”的预防

——以刑事判决说理对民意的回应为视角

..... 重庆市第一中级人民法院 刘婷婷 (485)

八、陪审制度改革

博弈论视野中人民陪审员参审之决策机制分析与制度完善

..... 北京市第二中级人民法院 常 乐 (496)

论刑事陪审制度中的法官角色定位

——基于事实审与法律审分离的陪审模式

..... 天津市第一中级人民法院 裴振宇 史军锋 (512)

缺位与越位的平衡

——论审判长对陪审员的指导

..... 福建省龙岩市中级人民法院 曾学明 (521)

陪审制度中法律审与事实审分离机制分析

——以“要件审判九步法”的嵌入为视角

..... 山东省博兴县人民法院 舒志喜 (529)

陪审制改革事实问题与法律问题的区分障碍与困境突破

..... 重庆市江北区人民法院 卢 君 肖 瑶 (537)

刑事陪审制度事实认定中“证据列表”制度的构建

——基于“故事模型理论”心理学视角的分析

..... 重庆市梁平县人民法院 吴 莉 张 弛 (545)

九、诉讼制度改革

(一) 民事诉讼

合作与阻抗：民事庭审当事人话语权表达的现实研判与司法回应

..... 天津市高级人民法院 王忠诚

天津市河东区人民法院 孙 伟 (554)

“时间哪儿去了？”

——民事一审案件各环节用时研究

..... 天津市红桥区人民法院 王春亮

天津市第一中级人民法院 刘翠翠 (565)

智慧的历程：走出认知规律的困境

——民事诉讼中法官心理认同视角下的事实认定

- 海口海事法院 廖 斌
湖南省涟源市人民法院 梁成文 (576)

民事庭审中心主义的关键进路：庭前准备程序的归位

- 四川省成都市中级人民法院 郝廷婷 (589)

论预备合并之诉

——以原告实体权利的一诉实现为视角

- 福建省厦门市集美区人民法院 余 巍 (598)

逾期举证赔偿程序之建构

- 浙江省宁波市鄞州区人民法院 徐力英 (606)

诉讼病态现象与司法矫治之策

——基于民事案件的心理学剖析

- 上海市宝山区人民法院 李 乾 陆建泉 (615)

虚假诉讼的鉴别及防治实证研究

——以中国裁判文书网上 110 份民事裁判文书为分析样本

- 天津市南开区人民法院 郑博涵 (627)

拆除法官与当事人的思维之墙

——论庭审中心证公开的必要性及其实现路径

- 黑龙江省高级人民法院 刘春芳
北京市延庆区人民法院 张馨天 (637)

知识产权机会主义诉讼的识别与规制

——从制度经济学“成本—效益”模型出发的分析

- 湖南省娄底市中级人民法院 曾 茜 (647)

(二) 民事证据

澄清与重构：民事诉讼证明标准的中国进路

- 天津市第二中级人民法院 施小雪
最高人民法院 阎 巍 (658)

民事诉讼非法证据排除的实证分析

..... 上海市虹口区人民法院 梁聪聪 (669)

博弈与妥协：论刑事判决在民事侵权之诉中的特殊既判力

..... 上海市金山区人民法院 周 惠 (680)

(三) 民事执行

案外人权益救济制度实证研究

——探究执行异议、第三人撤销之诉及再审程序的竞合与选择

..... 上海市杨浦区人民法院 周 圣 张 珂 (688)

结构功能主义视阈下民事执行权配置路径探析

..... 山东省潍坊市中级人民法院 李欣红 叶伶俐 (700)

公私互补：互联网+时代 ODR 执行与民事执行的分离与融贯

..... 湖南省衡阳市中级人民法院 陈龙飞 王 雁

湖南省祁东县人民法院 刘卫东 (708)

第五条道路：横向分立+纵向统一

——审判权与执行权相分离模式的现实选择

..... 广东省深圳市中级人民法院 周建康 (720)

(四) 行政诉讼

回归与再造：规范性文件司法审查强度研究

——以 105 则行政诉讼案例为分析样本

..... 天津市河东区人民法院 张雨梅 高宏亮 (730)

谨慎地拒绝：政府信息公开之诉权滥用及立法规制

——以“诉的利益”为内核破局

..... 四川省成都市中级人民法院 刘 平 (740)

第一编

尊重司法规律

