

2010年

甘肃省法学优秀论文选

2010NIAN GANSUSHENG FAXUEYOUXIULUN WEN XUAN

甘肃省法学会 编



甘肃人民出版社

2010 年 甘肃省法学优秀论文选

2010NIAN GANSUSHENG FAXUEYOUXIU LUN WENXUAN

甘肃省法学会 编



甘肃人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

2010年甘肃省法学优秀论文选 / 甘肃省法学会编
—兰州: 甘肃人民出版社, 2011.2
ISBN 978-7-226-04084-3

I. ①2… II. ①甘… III. ①法学—文集 IV.
①D90-53

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第023874号

责任编辑: 陈拥军

封面设计: 百利

2010年甘肃省法学优秀论文选

甘肃省法学会 编

甘肃人民出版社出版发行

(730030 兰州市南滨河东路520号)

甘肃光子印务有限责任公司印刷

开本 787毫米×1092毫米 1/16 印张 26.5 字数 462千

2011年3月第1版 2011年3月第1次印刷

印数: 1~500册

ISBN 978-7-226-04084-3 定价: 50.00元

编 委 会

主 任：杨景海

编 委：相连生 李功国 杨成喜 王尚铭 傅连宴

主 编：相连生 李功国

序

《2010年甘肃省法学优秀论文选》已出版,这是我省法学研究论文成果的又一次集中展示,反映出全省法学法律界对法学研究的重视和达到的新高度。本文集的突出特点是:

一、注重思想理论研究和法学基础理论研究。不少论文在马克思主义法学意识形态和科学发展观指导下,对毛泽东调查研究思想进行了分析,对执法中法律效果、社会效果和政治效果的统一,国家安全与和谐社会的法律保障,甘肃生态文明的法治保障等重要思想理论问题作了研究,对藏法学、少数民族法学、行政民事刑事法学中的一些基础理论问题作了阐述,提出了自己的创新观点和主张,具有一定的学术理论价值和实践意义。

二、坚持理论联系实际,关注实践中的问题。文集中半数以上的论文是结合自身业务所作的专题研究和实践研究,涉及民生、维稳、经济社会发展、生态保护等广泛领域,涵盖立法、行政执法和司法各部门以及治安、逮捕权、行政复议权、案件侦破、反恐和打击“黑恶势力”、刑事政策适用、证据、案件审理、司法改革、综治与信访等各个环节。既有措施建议,也有工作总结和案例分析。内容丰富、形式多样,很具实践性和可操作性,有利于工作的改进和办案质量的提高。

三、基层部门法学研究活跃,中青年法学人才辈出。本文集作者中,半数以上来自基层政法部门,如兰州、河西、陇东、天水各市、县公检法司部门。反映出基层政法部门已成为我省法学研究的重要阵地。作者队伍以中青年为主体,特别是涌现出一批高校的青年学者和博士生、硕士生及政法部门的青年研究人才,他们的快速健康成长,将是我省法学研究繁荣的希望所在。

甘肃省法学会学术委员会主任 李功国

2010年12月

目 录

第一篇 思想理论研究

毛泽东调查研究思想论析

- 一、毛泽东调查研究思想的基本观点
- 二、新时期如何进一步加强调查研究

积极稳妥推进公安刑事执法改革 实现执法办案 法律效果、社会效果和政治效果的统一

- 一、以科学发展观和社会主义法治理念为指导，
适应经济社会的发展和满足人民群众的法治需求，积极稳妥推进公安刑事司法改革
- 二、科学评价公安刑事司法活动，确立合理的公安刑事司法标准，实现公安刑事司法法律效果、社会效果和政治效果有机统一
- 三、优化公安刑事司法职权配置，以情报信息主导公安刑事司法活动，全面落实宽严相济的刑事政策，建设公正高效权威的公安刑事司法体制和工作机制
- 四、统筹兼顾各种关系，保证公安刑事司法改革预期目标的顺利实现

国家安全与社会主义和谐社会的法律保障

- 一、依法维护国家安全和构建和谐社会的重大意义
- 二、充分认识当前我国国家安全和社会主义和谐社会的形势
- 三、对维护国家安全和构建和谐社会的几点法律思考

甘肃生态文明的法治保障问题初探

- 一、生态文明的概念和科学内涵

- 二、加强甘肃生态文明建设的紧迫性
- 三、加强法治保障对建设甘肃生态文明的重要意义
- 四、甘肃生态文明建设的法治保障

走出法律效果与社会效果统一的认识误区
——兼论“两个效果的统一”的实现途径

- 一、现实根源
- 二、科学内涵
- 三、实现途径

西部大开发与生态文明法律体系

- 一、西部大开发与生态文明
- 二、生态文明与社会发展进步
- 三、西部生态文明与法律体系建设

西部经济社会协调发展的法制建设

- 一、以立法来解决西部地区的发展
- 二、建立和谐的法律制度来促进西部地区经济的发展
- 三、以法制观念的转变来推动西部地区经济的发展
- 四、以法律素质的提高保障西部地区经济的发展

论我国西部地区民族文化的法制保障

- 一、我国民族文化概念的界定及意义
- 二、我国西部地区民族文化保障的现状
- 三、我国西部地区民族文化保障中突出的问题
- 四、我国民族文化保障问题的主要解决途径及特色建议

西部地区可持续发展的法治基础

——从西部地区生态环境法律保护为视角

- 一、环境问题是制约西部地区可持续发展关键性因素

- 二、环境保护法律体系缺陷问题是西部地区可持续发展的主要障碍
- 三、西部地区环境保护法律体系的重构
- 四、西部地区生态环境的法律保护

加强西部生态环境的法制建设

- 一、西部生态环境基本现状及突出问题评价
- 二、法律对西部生态环境建设具有重要的保障作用
- 三、加强西部大开发中生态环境法制建设

第二篇 基础理论研究

安定藏族聚居区·缓和矛盾·维护统一

——清朝治藏立法探析

- 一、立法背景
- 二、立法活动与立法成果
- 三、《十三法》
- 四、《钦定藏内善后章程二十九条》

刑事诉讼客体变更的价值分析与制度改革

- 一、刑事诉讼客体变更的理论基础
- 二、公诉变更的现状与制度改革

西部开发中地方立法权适用问题研究

- 一、地方立法权及其内容
- 二、西部地区地方立法权适用中应当坚持的原则
- 三、西部在地方立法权行使过程中应当重视的重大特殊问题

论多次行为规定为一罪的理论定性

- 一、“多次”行为规定为一罪的法律性质分析

二、“多次”行为构成一罪是法律的拟制规定

三、“多次”行为的次数限制

中德代理立法比较研究

一、两国代理法概述

二、关于代理权的一般规定

三、关于委任

四、关于行纪

五、关于商事代理

六、结论

建立我国有限合伙制度的法律思考

一、有限合伙的概念及历史沿革

二、我国有限合伙立法上的不足的弊端

三、立法增设有限合伙的积极作用

四、确立我国有限合伙立法的可行性

甄别劳动、雇佣、承揽法律关系 确保法律正确适用

一、身份类型

二、三者法律关系

三、正确适用劳动、雇佣、承揽法律关系

浅析我国违宪审查制度的借鉴与完善

一、违宪审查制度的一般理论

二、比较美国与法国的违宪审查制度

三、当代中国违宪审查制度现状

四、中国违宪审查制度模式的选择

五、结束语

电视镜像中的无心之失

——论电视剧作对法治社会心理涵化中的误导因素透析

- 一、法治社会心理的涵化与法律制度的构建
- 二、电视媒体在培育民众法律意识过程中的现实图景
- 三、媒体培育民众法律意识的负面影响背后的深层原因
- 四、反思与回归：消除媒体对民众法律意识培育的不良影响

我国西部地区高等教育入学权与就学权平等保护初探

- 一、教育平等权为宪法性权利
- 二、高教入学权利的平等保护
- 三、高教就学权利的平等保护

第三篇 专题研究

论非法低价出让国有土地使用权罪

- 一、非法低价出让国有土地使用权罪的概念和特征
- 二、非法低价出让国有土地使用权罪的认定
- 三、非法低价出让国有土地使用权罪应当完善的几个地方

浅谈西部地区湿地保护的现状及法律对策

- 一、湿地的定义
- 二、西部地区湿地综述
- 三、西部地区湿地保护现状
- 四、西部地区湿地保护立法现状
- 五、西部地区湿地保护法律对策
- 六、西部地区湿地保护措施
- 七、结语

少数民族刑事政策适用问题研究

- 一、“两少一宽”民族刑事政策的涵义
- 二、新形势下少数民族刑事政策的完善
- 三、适用“两少一宽”政策需正确处理的几个关系

试论行政复议权的合理配置

- 一、行政复议权归属行政机关的弊端
- 二、理论上对行政复议权配置的探索
- 三、一种新的制度设计：将行政复议权配置给检察机关
- 四、检察机关行使行政复议权在实践中应重点把握的几个问题

政府立法工作应当始终贯彻科学民主立法的要求

- 一、科学民主立法的重要性
- 二、科学民主立法具备了坚实的基础
- 三、落实科学民主立法的方法

生态文明视野下西部地区环境立法研究

- 一、西部大开发过程中生态建设取得的成就
- 二、西部大开发十年后西部地区生态环境现状
- 三、西部大开发环境立法现状
- 四、生态文明观指导下的环境立法对策建议

浅析恐怖主义犯罪中的恐怖主义行为

- 一、恐怖主义的法律定义
- 二、国际恐怖主义犯罪中恐怖主义行为的分类
- 三、国际恐怖主义犯罪中恐怖主义行为的特点

优化整合法、司资源 构建便民诉讼网络

- 一、法院、司法局资源整合是时代发展的要求
- 二、司法资源整合的目标是和谐、高效
- 三、资源整合必须围绕法、司网络规范化建设展开

略论西部地区生态文明建设的法律保障机制

- 一、西部地区建设生态文明是实现可持续发展的内在要求
- 二、西部地区在生态文明建设中存在的主要问题
- 三、努力构建西部地区生态文明的法律保障机制

论西部少数民族地区生态环境法制建设

——相关立法完善

- 一、西部少数民族地区生态环境面临的问题及其原因
- 二、西部少数民族地区生态环境立法原则
- 三、西部少数民族地区环境立法重点内容及具体措施

浅析青少年犯罪的原因及预防对策

- 一、青少年违法犯罪现状
- 二、青少年犯罪的原因
- 三、预防青少年犯罪对策

完善土地征收法律制度 维护西部社会和谐稳定

- 一、土地征收制度内容和特征
- 二、当前土地征收制度存在主要弊端
- 三、土地征收制度完善的建议和措施

西部民族地区农村反贫困法制保障探析

- 一、西部民族地区农村贫困化的基本状况
- 二、西部民族地区农村反贫困面临的困境原因
- 三、西部民族地区农村反贫困的具体法制对策

第四篇 工作实践研究

在关键环节上下功夫 着力推进三项重点工作

- 一、在强化责任上下功夫,进一步提高
推进三项重点工作思想认识
- 二、在执法办案上下功夫,不断提高推
进三项重点工作法律监督水平
- 三、在工作创新上下功夫,探索推进三
项重点工作的有效途径

论依法治国视野下的信访涉法涉诉案件
审理的逻辑思维

- 一、近三年来信访涉法涉诉案件的基本特点和形成原因
- 二、信访涉法涉诉案件当事人主体地位的评判
- 三、依法治国方略下的信访涉法涉诉案件
“执行难”的含义、条件和原因
- 四、依法治国方略下的信访涉法涉诉案件
“执行难”的综合治理对策

浅谈打击“黑、恶势力”的对策

- 一、黑、恶势力的内涵、特点、发展趋势
- 二、嘉峪关市的黑、恶势力特点
- 三、如何侦办嘉峪关市的黑、恶势力案件

西部社会管理创新研究

——略论流动人口服务管理工作之新途径

- 一、西部流动人口的现实特征
- 二、西部流动人口服务管理的制度性障碍及理念误区
- 三、东西部流动人口服务管理差异性比较研究
- 四、西部流动人口服务管理新途径之探索

《中华人民共和国治安管理处罚法》在瓜州县
实施三年来应用情况的探索与思考

- 一、治安管理处罚法在瓜州县贯彻实施三年以来的基本情况
- 二、治安管理处罚法实施以来的基本经验
- 三、治安管理处罚法实施以来取得的主要成就
- 四、治安管理处罚法实施中存在的问题和不足
- 五、加强贯彻实施治安管理处罚法的意见建议

准确把握新形势下群众工作的
新特点 积极创新构建和谐警
民关系的新理念

认定合同诈骗罪的难点和标准

- 一、合同诈骗罪概述
- 二、认定合同诈骗罪的难点和存在的问题
- 三、实践中如何理解认定合同诈骗罪的标准

规范市场主体行为 改善西部法制环境

——以一起担保合同纠纷案为例

- 一、担保合同纠纷案的缘起——行政机关深陷担保泥潭
- 二、担保合同纠纷案的深思——市场主体知法犯法
- 三、担保合同纠纷案的教训——规范市场主体行为

积极应对流动人口诉讼问题

慎用逮捕权的必要性及构想

- 一、慎用逮捕权的必要性
- 二、关于对犯罪嫌疑人慎用捕权,保障其基本人权的几点构想

论刑事附带民事诉讼调解与公平正义

- 一、公平正义与刑事附带民事诉讼调解制度概述
- 二、附带民事诉讼调解制度在实践中存在的问题及原因
- 三、改进刑事附带民事诉讼调解工作,
促进司法公正的对策与建议

浅议甘州区流动人口服务与管理

- 一、全区流动人口管理工作进展情况
- 二、目前工作存在的主要问题
- 三、强化社会管理的思路与对策

浅析城区失地农民的社会保障制度建设

- 一、我国城区农民失地的现状
- 二、城区失地农民社会保障问题产生的原因分析
- 三、建立失地农民社会保障制度的建议
- 四、结语

破解信访难题 构建和谐社会

- 一、落实“五抓”体现实效
- 二、讲求步骤 灵活处置
- 三、几点体会

警察作证若干问题探讨

- 一、警察作证在诉讼中的意义
- 二、警察作证的理论基础
- 三、警察作证的身份界定
- 四、警察作证的范围限制
- 五、创建我国警察作证制度的构想

西部地区可持续发展的法治基础

——公安民警规范公正文明执法刍议

- 一、公安民警要做学法守法的模范
- 二、公安民警要做用法执法的模范
- 三、公安民警要身体力行做“三项重点工作”的践行者

从处理涉诉信访问题谈谈社会和谐稳定的法律对策

——涉诉信访问题研究

- 一、涉诉信访制度的法源
- 二、涉诉信访工作现状及成因分析
- 三、建议与对策

第一篇

思想理论研究

毛泽东调查研究思想论析

高继明

【内容提要】毛泽东的调查研究思想是其整个思想体系的重要组成部分。它蕴含了毛泽东哲学思想的精髓,贯穿了实事求是、理论联系实际的基本原则,集中体现了唯物论、辩证法和认识论的高度统一。在建设社会主义和谐社会的过程中,深刻理解毛泽东的调查研究思想及其现实意义,对于科学发展观理论作用于现代化建设实践,转变党的领导作风,加强党的执政能力建设和营造和谐的社会环境,认清国情,正确决策等方面都具有重要作用。

【关键词】毛泽东 调查研究 实事求是 论析

毛泽东的调查研究思想是毛泽东思想的一个重要组成部分,并且在一定意义上,也是毛泽东思想得以产生和发展的基石。毛泽东思想就是在马克思主义普遍原理的指导下,通过对中国社会实际进行系统周密的调查研究而概括总结出来的。毛泽东调查研究思想的形成与发展,经历了一个较长的历史过程。萌芽于第一次国内革命战争时期,形成于第二次国内革命战争时期,成熟于抗日战争时期;新中国成立以后,毛泽东的调查研究思想进一步得到了丰富和发展。其中,中国革命斗争的客观需要是毛泽东调查研究思想形成的根本基础,丰富的调查研究实践经验是提出和形成调查研究思想的必要条件,反对教条主义的斗争需要促成了调查研究思想的形成和提出。毛泽东极力倡导和躬身践行调查研究的根本动因,在于他一生追求把马克思主义中国化,以及为了改造社会、国家富强和人民幸福而不懈奋斗。毛泽东的调查研究思想既是对马列主义的学习和运用,也是对历史遗产的批判和继承,是马克思主义调查研究理论的重要组成部分,是对马克思主义调查研究理论的丰富和发展。

一、毛泽东调查研究思想的基本观点

毛泽东在同党内和红军内部各种主观主义,特别是教条主义的斗争中,系

作者简介:高继明,甘肃省人民检察院副检察长。