

2009年·第2辑
(总第41辑)

黄河口司法

JUDICATURE OF HUANGHEKOU

王少南 主编

中国石油大学出版社
人民法院出版社

中国 山东 东营

DONGYING SHANDONG CHINA

2009年·第2辑

(总第41辑)

黄河口 司法

王少南 主编

JUDICATURE OF HUAHNGHEKOU

中国石油大学出版社
人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

黄河口司法. 2009年. 第2辑: 总第41辑 / 王少南主编.
东营: 中国石油大学出版社, 2009. 6
ISBN 978-7-5636-2857-5

I. 黄… II. 王… III. 司法—工作—研究—东营市
IV. D927. 523. 6

中国版本图书馆CIP数据核字 (2009) 第097123号

书 名: 黄河口司法 2009年·第2辑 (总第41辑)
主 编: 王少南

责任编辑: 郭珊珊 姬文清
封面设计: 王凌波

出 版 者: 中国石油大学出版社 人民法院出版社
网 址: <http://www.uppbook.com.cn>
电子信箱: yibian8392139@163.com
排 版 者: 山东省东营区添彩文印苑
印 刷 者: 山东省东营市新华印刷厂
发 行 者: 中国石油大学出版社 (电话 0546-8392139)
开 本: 170×225 印 张: 22 字 数: 379千字
版 次: 2009年6月第1版第1次印刷
定 价: 55.00元

人民法官为人民

贵在实践 重在落实

卷首语

王少南

“人民法官为人民”主题实践活动,确立了“人民法官为人民”这一重大命题,揭示了人民司法工作的本质和目的,阐明了人民法院、人民法官的性质和宗旨,鲜明透彻地回答了“为谁掌权、为谁司法、为谁服务”的根本问题,为进一步做好人民法院工作指明了方向。要深刻领会、全面把握、认真践行“人民法官为人民”的精神实质和丰富内涵,以此来推动工作开展、检验工作成效。

——要明确一个标准,把人民满意作为衡量工作的根本标准。无论是作出工作部署,还是进行司法审判、司法管理、司法改革,都要把维护人民群众利益作为出发点和落脚点,以人民群众拥护不拥护、满意不满意、赞成不赞成作为衡量标准,坚持从人民群众满意的地方做起,从人民群众不满意的地方改起,着力转变不符合人民群众要求的思想观念,着力解决人民群众反映强烈和关心关注的突出问题,争当人民满意的好法官,争创人民满意的好法院。

——要抓住一个核心,切实解决对群众的感情和态度问题。要牢记“群众利益无小事”的原则,怀着对人民群众的深厚感情,本着对人民利益高度负责的精神,想群众之所想,急群众之所急,解群众之所难,尽职尽责地办好每一起案件,真心实意地为群众诉讼提供便利,依法保障群众的诉讼权利和实体权益,认真解决人民群众最关心、最直接、最现实的诉讼问题,切实做到“权为民所用、情为民所系、利为民所谋、法为民所司”。

——要突出一个重点,树立廉洁勤政、亲民爱民的良好形象。着力培育人民法院核心价值体系,进一步增强政治意识、大局意识、国情意识、群众意识、法律意识,保持忠于党、忠于国家、忠于人民、忠于法律的政治本色;进一步强化纪律作风建设,做到文明司法,热情服务;进



进一步加强党风廉政建设,严格落实“五个严禁”,自觉接受监督,树立公正、高效、文明、廉洁的良好形象,争取社会的理解与支持,赢得群众的信任和满意。

——要把握一个关键,增强做好群众工作的本领。始终坚持“为大局服务,为人民司法”的工作主题,着力满足群众日益增长的司法需求。进一步强化能力训练,不断提高严格公正高效司法的能力、服务经济社会发展的能力、把握社情民意做好群众工作的能力和化解矛盾纠纷促进社会和谐稳定的能力,使工作成效更多地体现在改善民生、维护民生、保障民生上,为人民群众安居乐业提供更加有力的司法保障和法律服务。



目 录

司法大讲坛

- 科学发展观：马克思主义中国化的最新理论成果
中国特色社会主义的重大战略思想 包心鉴/1
- 树形象 正作风 讲方法
——法官应为社会和谐尽份责 袁月全/14

科学发展

- 坚持科学发展 优化法治环境 为黄河三角洲开发建设提供有力保障 王少南/25
- 坚持以当事人为本 践行司法为民宗旨 李爱群/29
- 认真践行“三个至上” 推动法院工作科学发展 王建民/33

黄河口论剑

- “人民法官为人民”价值定位及实践要求研讨 主持人 曹志海/37

司法调查

- 实现司法公正与效率的科技之路
——对我国法院审判执行信息化建设的实证研究
山东省东营市中级人民法院课题组/72

法学论坛

- 涉油犯罪：概念、本质及走向 姬文清/142

对“宽严相济”刑事政策的理性审视

刘强民/153

法律适用

农村土地承包纠纷的困境及破解

张明磊 王 华/160

建筑行业挂靠纠纷审理中的问题及解决思路

——以个体建筑经营者为研究视角

薛彦林 燕华然/172

金融危机给中心城区带来的负面影响及司法对策

王 磊/176

完善我国刑事证人出庭作证制度的法律思考

魏保华 田少云/183

计算机软件的著作权与专利权冲突探讨

刘 军/187

取消受贿罪中利益要件的可行性思考

刘 忠 周 烨/194

油田勘探开发建设环保法律风险及防控措施分析

潘 胜 吕海峰/204

案例解析

工伤认定案件中“上下班途中”的合理界定

张晓丽/211

郭某、韩某、沈某、宋某诉杨某人身损害赔偿案

童玉海 翟玉芬/216

谢某、王某抢劫案的司法界定

张世柱/221

关于在执行到期债权中对第三人异议的审查

——兼谈对到期债权程序的性质

杨敬栓 王桂丽/230

刑罚执行完毕五年内先后过失犯罪故意犯罪则该故意犯罪构成累犯

郑战杰/236

采用暴力手段取得原油行为的定性

——刘某、宋某、裴某抢劫案

宋成元/240

雇员违反雇佣合同的责任承担

扈亭河/246

借款合同中“私贷公用”责任如何承担

王强儒/251

统计分析

关于“涉老”案件审理情况统计分析

司 炜/255

关于未成年人犯罪情况统计分析

王方顺/260

对刑事附带民事诉讼案件的调查与思考

——广饶县人民法院刑事附带民事诉讼情况统计分析

赵 十/271

裁判文书

山东省东营市中级人民法院行政裁定书

[(2007) 东行终字第22号] /279

点评

王 颖/287

山东省东营市中级人民法院刑事附带民事判决书

[(2008) 东刑一初字第12号] /289

点评

穆丽霞/300

论点摘编

速裁案件应围绕“快准服”作文章

张玉英/303

信访案件的产生原因及对策

李兰海/304

民事诉讼中应确立诚实信用原则

周卫亭/305

单位犯罪中单位行为的认定

刘伟伟/306

手机短信的证据效力

常 双/306

未婚同居者的法律地位

刘金涛/307

一般人格权应依法保护充分体现人的权利

杨美香/308

着力加强司法警察的思想政治工作

聂作辞/309

执行机关的比较与重构

王 强/310

行政诉讼和解制度的建立

朱丽翠/311

完善探视权制度

纪少俊/311

读书

读书明志 感悟人生

周国防/313

察古鉴今 开拓创新

——《古文观止》中的法学启示

王 芳/316

重案纪实

揭幕深藏海底的罪恶

——全国首例、特大海底盗油案审判纪实

李 敏/318

新书架

感性的升华

——《法院执行实用管理学》介绍

李贯英/325

法院文化

东营中院赋

陈立田/335



CONTENTS

Rostrum for the Justice

The scientific concept of development: the latest theoretical achievement of Marxism in china

The major strategic thought of Socialism with Chinese characteristics.....

..... Bao Xinjian/1

Establishing a good image, rectifying the style of work and paying attention to the working methods

—The judge should take a share of responsibilities for the social harmony.....

..... Yuan Yuequan/14

Scientific Development

Insisting on scientific development and optimizing the environment of the rule of law to provide powerful guarantees for the development and construction of the Yellow River Delta.....

..... Wang Shaonan/25

Insisting on the party-oriented principle to practice and fulfill the purpose of justice for the people

..... Li Aiqun/29

Seriously practicing the *Three Superior Principles* to promote the scientific development of the court's work.....

..... Wang Jianmin/33

Huanghekou Forum

JForum concerning the value orientation of *people's judge for people* and its practice demands

..... Moderator: Cao Zhihai/37

Judicial Investigation

To realize the scientific road of judicial justice and efficiency

—Practical research on the construction of information technology of Trial implementation in court of our country.....	
.....The team of the intermediate people's court in Dongying, Shandong province /72	

Jurisprudence Forum

Oil involved crime: concept, nature and tendency	Ji Wenqing/142
A rational observation on the Criminal Policy of <i>relative relief and strictness</i>	Lui Qiangmin/153

Application of Law

The problems and solutions in Land contract disputes.....	Zhang Minglei and Wang Hua /160
The obstacles and ways of thinking in affiliated construction industry dispute —From the perspective of individual Building operators.....	Xue Yanlin and Yan Huaran/ 172
The negative effect brought by financial crisis to the downtown and its judicial solution	Wang Lei /176
The legal consideration about the perfection of the policies on the criminal witness	Wei Baohua and Tian Shaoyun /183
The discussion on the conflict between the authorship and the patent right of computer software.....	Lui Jun /187
Feasible thinking about canceling interest factors in Bribery.....	Lui Zhong and Zhou Ye /194
The risk of environmental protection laws in oil field exploration and the analysis of prevention and control measures.....	Pan Sheng and Lv Haifeng /204

Analysis of Cases

The reasonable defining on the concept of the commuters in the industrial injury cases..	Zhang Xiaoli/211
The case of Mr Guo, Mr Han, Mr Shen and Mr Song suing Mr Yang for Personal injury compensation	Tong Yuhai and Zhai Yufen/ 216
The judicial definition about the robbery cases of Mr Xie and Mr Wang.....	Zhang Shizhu /221
The review of the third party's disagreement in implementing the due creditorship —Plus the discussion on the procedures of due creditorship.....	Yang Jingshuan and Wang Guili /230
A Negligent crime or an intentional crime within five years after the executing criminal	

punishments, then the intentional crime constitutes the recidivist	Zheng Zhanjie /236
A qualitative analysis on obtaining crude oil by means of violence	
—The case of robbery concerning Mr Liu, Mr Song and Mr Pei	Song Chengyuan/240
How to bear the obligation of public using of private loans involving in the loan contract	Wang Qiangru/251

Judicial Statistics

Statistical analysis on the trial of cases concerning the old.....	Si Wei/255
Investigation and analysis on Juvenile Delinquency	Wang Fangshun/260
Investigation and contemplation on cases of civil criminal fringe	
— Statistical analysis on civil criminal fringe cases in people's court of Guang Rao town.....	Zhao shi/271

Adjudication Documents

Administrative ruling judgment of Dongying Intermediate People's Court, Shangdong [NO. 22, Dong-Administrative Count-final trial, 2007].....	/258
Commented	Wang Yin/287
Civil criminal fringe judgment of Dongying Intermediate People's Court, Shangdong [NO.12, Dong-Crime Count-I-First Trial, 2008].....	/289
Commented.....	Mu Lixia/300

Argument Excerpts

Speed judged case should be swift, accurate and persuasive	Zhang Yuying/303
Reasons and solutions of petition cases.....	Li Lanhai/304
Honesty and faithfulness principle should be embedded in civil lawsuits	Zhou Weiting/305
Identification of company's behavior in company crime	Liu Weiwei/306
Evidence effect of cell phone messages.....	Chang Shuang/306

The legal status of unmarried cohabitants	Liu Jintao/307
General personality rights should protect and fully reflect human's right in accordance with law	Yang MeiXiang/308
Pay special attention to the judicial policeman's ideological and political work	Nie Zuoci/309
The comparison and reorganization of execution organs.....	Wang Qiang/310
The construction of the reconciliation of administrative proceedings.....	Zhu Licui/311
To perfect the visiting rights policy.....	Ji Shaojun/311

Reading

Reading can help to clarify one's aspiration and contemplate life	Zhou Guofang/313
Learn from the past and be innovative	
—Law inspiration from <i>Gu Wen Guan Zhi</i>	Wang Fang/316

Documentary of Major Cases

Revealing the crime hidden under the sea	
—Documentary of the nation-first and extraordinarily serious undersea oil stealing case trail	Li Min/318

New Book

Emotional sublimation	
—An introduction to <i>Practical Management Science on Court's Execution</i>	Li Guanying/325

Court's Culture

A song for Dongying Intermediate People's Court.....	Chen Litian/335
--	-----------------

科学发展观:马克思主义中国化的最新理论成果

中国特色社会主义的重大战略思想

◆ 包心鉴

【编者按】在深入开展学习实践科学发展观之际,著名马克思主义理论研究专家包心鉴教授应邀来东营中院讲学,以《科学发展观:马克思主义中国化的最新理论成果,中国特色社会主义的重大战略思想》为题,作了一场精彩报告。报告从历史发展的维度,以时代进步为主线,以中国特色社会主义建设为主题,以世界观和方法论为视角,对科学发展观的形成过程、理论内涵和精神实质进行了深入讲解。使我们深刻认识到,科学发展观是以胡锦涛同志为总书记的新一代中央领导集体,在深入分析当今时代新变化、实现新发展和人民新期待基础上形成的科学认识,是指导中国特色社会主义伟大实践的重大战略思想,从而进一步增强了广大司法干警学习实践科学发展观的自觉性和坚定性。我们将报告内容整理,现予刊发。



包心鉴教授在东营中院
第70期黄河口司法大讲坛作报告

包心鉴(1949—),男,江苏省淮阴市人,博士研究生导师,山东省社会科学界联合会副主席,山东大学、中国石油大学(华东)教授,中国政治学会副秘书长、山东省政治学会研究会会长、山东省马克思主义研究中心副主任,山东省东营市中级人民法院顾问。

主要研究方向为政治学和科学社会主义,出版《社会主义改革论》、《社会主义政治发展论》、《中国特色社会主义发展道路论纲》、《“三个代表”重要思想与马克思主义理论创新》等多部专著,发表论文1200余篇。

很高兴再一次来到东营中院。我第一次到这里来是2005年参加东营法院主办的全国法院文化研讨会,期间承蒙东营法院的信任,被聘为顾问,非常荣幸。虽然近几年我到东营少了一点,但是我非常关注东营法院的发展情况。特别令人高兴的是,东营法院去年被中宣部、中央政法委树立为全国政法系统“大学习、大讨论”活动的先进典型;这次全国两会期间最高法院工作报告特别对东营法院的经验作了进一



步阐述和表彰。这是我们东营法院各位领导深入贯彻落实中国特色社会主义理论体系,按照科学发展观的要求,坚持以人为本,促进司法工作改革发展的成果。

科学发展观是以胡锦涛同志为总书记的党中央,在党的十六大以后形成的重大战略思想。科学发展的涵义,就是以人为本,全面、协调、可持续发展的新科学发展观。科学发展观最早是在2003年抗击非典的过程中,以胡锦涛同志为总书记的党中央,对抗击非典的经验进行总结后,初步提出来的。经过党的十六届四中全会、五中全会和十七大,科学发展观的内涵逐渐丰富和完善。党的十七大报告把科学发展观作为中国特色社会主义理论体系的重要组成部分写进了党章。现在进行的学习实践活动,是将其作为全党指导思想的需要,是进一步开创中国特色社会主义现代化建设新局面的需要。东营法院以及东营市对科学发展观在原有的基础上进一步深化学习,相信会收到很好的效果。

我觉得对科学发展观的理解主要有三个层次:第一个层次是如何从中国特色社会主义理论体系的角度,把科学发展观放到马克思主义中国化的历史进程中加以认识和理解。胡锦涛总书记在去年全党学习实践活动动员讲话中首先提出,要用科学发展观武装全党,这是中国特色社会主义理论体系所决定的,是推进马克思主义中国化历史进程所决定的。这就需要我们z从马克思主义中国化历史进程中,对中国特色社会主义理论体系加以深入研究、学习和理解。第二个层次是如何从时代的新变化、实践的新发展和人民的新期待的角度,深入理解和贯彻科学发展观。也就是把科学发展观放到实践的新发展以及新的历史条件下人民群众对我们党的新期待中来理解和学习。第三个层次是从世界观和方法论的角度树立和实践科学发展观。党的十七大报告明确指出,科学发展观是马克思主义关于发展的世界观和方法论的体现。这句话分量很重,科学发展观不仅仅是指导方针,而且是一种世界观和方法论。在这三个层次中,第一个层次是科学发展观的理论定位,因为科学发展观是一个理论,需要在理论上定位;第二个层次是实践定位,即科学发展观的实践背景以及在新的时代条件下对社会实践有哪些重大意义;第三个层次是世界观和方法论的定位,我们做任何事情都离不开世界观和方法论的指导,如何从马克思主义世界观和方法论的角度来理解科学发展观也是必要的。



在这里,我主要联系山东经济文化强省建设和东营黄河三角洲开发谈一下个人的体会。我讲的总题目是:科学发展观——马克思主义中国化的最新理论成果、中国特色社会主义的重大战略思想。

一、科学发展观是中国特色社会主义理论体系的重要组成部分,是马克思主义中国化的最新理论成果

(一) 两次历史性飞跃

认识马克思主义中国化首先要对马克思主义中国化的背景、历程有一个大致了解。马克思主义中国化是在 1938 年党的六届六中全会上毛泽东提出的重大命题。毛泽东在会上作的报告叫《论新阶段》,在这个报告中,毛泽东鲜明地提出一个重大命题,就是要推进马克思主义在中国的具体化。我们党从成立之初,就以马克思主义作为党的指导思想,但是以马克思主义指导中国革命、指导党的建设,使我们党早期走了一些弯路,以致后来王明等左倾主义对中国革命、党的建设产生重大影响,归结到一点就是对马克思主义没有正确的态度。在中央红军到达陕北以后,毛泽东领导全党,特别是他本人,经过系统思考,鲜明地提出我们“要建设马克思主义必须实行马克思主义中国化”这样一个重大命题。从 1938 年到现在整整 71 年,毛泽东在马克思主义中国化问题上有很重要的理论阐述,总的是说我们建设社会主义要坚持马克思主义,但坚持马克思主义要符合中国国情,要有中国特点、中国气派、中国风格,并来自中国语言。这是马克思主义中国化最早的提出。

马克思主义中国化从提出到现在,在 71 年的历史长河中,我们党实现了马克思主义中国化的两次历史性飞跃。第一次历史性飞跃是以毛泽东为代表的中国共产党人把马克思主义原理用在当时的时代条件下,也就是战争与革命。当时正处于第二次世界大战期间,帝国主义对中国的侵略战争引发无产阶级起来革命,整个时代背景就是战争与革命。马克思主义中国化主要是解决在半殖民地、半封建社会的条件下,如何进行革命的问题。解决的是中国要走什么样的革命道路、怎样革命的问题,这次飞跃产生的一个伟大成果,就是 1945 年党的七大形成的毛泽东思想。

马克思主义中国化的第二次飞跃发生在党的十一届三中全会之后。1978 年在以邓小平为代表的中国共产党的推动下,我们党召开了十一届三中全会,中国也进入改革开放的伟大历史进程之中。中国 30



年的改革开放,不仅在实践上取得了伟大成果,在理论上也开辟了马克思主义中国化的第二次飞跃。胡锦涛总书记在去年纪念十一届三中全会召开 30 周年的讲话中提出了这个问题。第二次飞跃依托和平与发展的时代主题,与第一次飞跃的时代主题不一样。第一次飞跃是战争与革命,第二飞跃是和平与发展。这是邓小平同志的伟大贡献。20 世纪 80 年代,邓小平同志在江苏视察时鲜明提出,当今时代有两大主题,即和平与发展,概括起来就是四个字,即东西南北。东西问题是和平问题,就是打破两大阵营。二次大战后世界进入冷战时期,以美国为代表的是帝国主义阵营,以前苏联为代表的是社会主义阵营,两大阵营处于冷战状态,老死不相往来。从 20 世纪 80 年代开始,邓小平鲜明提出当时的时代主题发生了变化,战争与革命的主题已经开始向和平与发展的主题转变。和平与发展主题的确立是马克思主义中国化第二次飞跃的前提条件,是研究当代中国系列问题的前提条件。正如邓小平同志所讲,这是在中国目前条件下,建设什么样的社会主义、怎样建设社会主义的问题。从这个问题开始,实现了马克思主义中国化的第二次飞跃,并一直持续到今天。30 年改革开放就是 30 年马克思主义中国化飞跃的过程,在和平与发展的时代条件下,在社会主义初级阶段的基础上,深入回答建设什么样的社会主义、怎样建设社会主义的根本问题。同时,提出了在社会主义建设中要建设什么样的党、怎样建设党,要实现什么样的发展、怎样发展的重大问题,构成了马克思主义中国化的第二次飞跃。

对科学发展观的认识首先应从马克思主义两次历史性飞跃开始。胡锦涛总书记在十七大报告中讲到改革开放带来了中国新的变化,改革开放之所以能够给中国人民带来新的变化,归根到底就是两条:一是我们找到了中国特色社会主义发展道路,二是形成了中国特色社会主义的理论体系。一条道路,一个理论体系,一面伟大旗帜,构成了十七大总的路线,形成了马克思主义中国化的特色。

(二) 三大根本问题

中国特色社会主义理论体系着重回答三大根本问题,这三大根本问题也是改革开放三十年以来我们党集中、系统地回答的三大问题。

第一个根本问题是怎样建设社会主义的问题,这是邓小平理论的核心内容。从十一届三中全会以后,特别是八十年代,邓小平反复提醒全党要搞社会主义首先应搞清什么是社会主义。提出我们搞了几十年