

上

公正司法与行政法 实施问题研究

——全国法院第 25 届学术讨论会
获奖论文集

主编 贺 荣

Gongzheng Sifa Yu
Xingzhengfa Shishi Wenti Yanjiu

人民法院出版社

公正司法与行政法 实施问题研究

——全国法院第 25 届学术讨论会
获奖论文集

上

主编 贺 荣

Gongzheng Sifa Yu
Xingzhengfa Shishi Wenti Yanjiu

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

公正司法与行政法实施问题研究:全国法院第 25 届学术讨论会获奖论文集/贺荣主编. —北京:人民法院出版社, 2014. 1

ISBN 978-7-5109-0885-9

I. ①公… II. ①贺… III. ①司法制度—中国—学术会议—文集 ②行政法—中国—学术会议—文集
IV. ①D926—53 ②D922. 104—53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 321904 号

公正司法与行政法实施问题研究

——全国法院第 25 届学术讨论会获奖论文集

主编 贺 荣

责任编辑 陈燕华

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) 67550583 (责任编辑) 67550538
67550558 (发行部查询) 67550550 (发行部销售)

网 址 <http://www.courtpress.com.cn>

E-mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定市中华美凯印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16

字 数 2417 千字

印 张 99.5

版 次 2014 年 1 月第 1 版 2014 年 1 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978-7-5109-0885-9

定 价 228.00 元 (上下)

版权所有 侵权必究

全国法院第二十五届学术讨论会 论文评选委员会组成人员名单

主任：贺 荣

副主任：（按姓氏笔画排序）

孙佑海 杨亚平 曹士兵 黄永维

委员：（按姓氏笔画排序）

丁广宇 丁成飞 马永欣 王 旭 王东敏

王青斌 王振宇 王晓滨 甘 文 任雪峰

关 丽 刘 敏 刘 峥 刘德权 吕 芳

孙佑海 何 帆 余茂玉 余凌云 张玉娟

张明杰 李洪雷 李相波 李晓民 杨亚平

肖建国 苏 戈 陈 敏 陈纪忠 周 翔

罗国良 范 愉 范明志 金俊银 贺 荣

逢锦温 耿宝建 袁登明 郭修江 高晓力

曹士兵 曹守晔 梁风云 阎 巍 黄永维

曾广东 管应时 薄振峰

全国法院第二十五届学术讨论会 组织委员会人员名单

主任：贺 荣

副主任：黄永维 孙佑海 杨亚平 曹士兵

全国法院第二十五届学术讨论会 组织委员会办公室人员名单

主任：曹士兵（兼）

成员：关 毅 刘 畅 温培英 边疆戈
苏 烽

前 言

作为最高人民法院司法理论研究的一项重要工作，全国法院学术讨论会已经走过了四分之一个世纪，逐渐形成了自己的“品牌”。理论是行动的指南，能够针对司法实践中的新情况、具体问题，把理论研究成果应用到司法审判中，这是全国法院学术讨论会能够历经二十余载仍然生气勃勃的原因所在。

司法理论研究是事关人民法院工作全局的一项基础性工作。它不仅可以准确抓住影响司法公正、制约司法能力的深层次问题，深入调研论证、积极建言献策，还能回答现实生活中和法治实践中迫切需要解决的重大问题，不断有所发现、有所创新、有所前进。

党的十八大报告深刻指出，法治是治国理政的基本方式。要推进科学立法、严格执法、公正司法、全民守法，坚持法律面前人人平等，保证有法必依、执法必严、违法必究。据此，公正司法是司法机关工作的主要追求目标和努力方向。随着我国社会主义法律体系的形成，正确适用法律成了我们的重要任务，如何正确实施法律始终是我们法院系统工作人员今后相当长的一个时期需要关注的重要问题。为此，全国法院学术讨论组织委员会决定以“公正司法与行政法实施问题研究”作为全国法院第二十五届学术讨论会的中心议题。

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二十五届学术讨论会论文征集通知《关于征集全国法院系统第二十五届学术讨论会论文的通知》自2013年3月25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。截至2013年9月1日，本届学术讨论会组织委员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1642篇，法院系统外的一些作者包括律师、高等院校师生以及社会各界人士的参赛论文19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“全国法院第二十五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、专题（类）择优选拔制度，分14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14篇，二等奖论文134篇，三等奖论文161篇，优秀奖论文284篇。限于篇幅，我们将获得一、二等奖的论文结集出版，定名为《公正司法与行政法实施问题研究》。本书选编的获奖论文涉及司法的功能与特质、司法公信与民意、司法公正与公开、法官队伍建设、审判组织改革、审判管理、民事诉讼、刑事诉讼、强制执行、涉诉信访、裁判方法、裁判文书、行政程序、行政行为、行政合同、行政诉讼、行政法律适用和国家赔偿法实施问题等内容。

本书的作者绝大多数来自全国各级人民法院，他们长期从事审判工作，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

建设公平正义社会与行政法实施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学术领域的研究和提升人民法院队伍素质、大力加强司法为民公正司法，具有一定的借鉴意义。

全国法院学术讨论组织委员会办公室

二〇一三年十二月十八日

目 录

第一编 公正司法问题

一、司法之基本问题

(一) 司法的功能与特质

高级法院功能定位的多维度分析

——基于当今的司法国情

…………… 广西壮族自治区高级人民法院 赵元松 (3)

行政诉讼审判权功能之实证探究

——以行政诉讼司法政策变迁为视角

…………… 江苏省扬州市中级人民法院 陈建志
江苏省扬州市邗江区人民法院 谷 丹 (12)

论司法语言的竞争与互译

——从法律术语和地域方言两个维度

…………… 江苏省泰州市中级人民法院 生建华 陈益群 (22)

“自治”与“回应”：中国法院司法风格调整的评估与反思

…………… 浙江省温州市龙湾区人民法院 刘 斌 (34)

“司法男权化”现象探析与解决之路

——以基层法院离婚案庭审为视角

…………… 广东省广州市番禺区人民法院 卜晓虹 黎晓婷
复旦大学 林 曦 (42)

论民事司法中的程序协商

——以弥合审判公正感差异为视角

…………… 山东省潍坊市中级人民法院 周 伟 (52)

中国司法文化递嬗之建筑学观照

——以古代衙署和现代法院的立面图像为分析基点

- …………… 广东省阳江市江城区人民法院 徐顺欣
国家法官学院广东分院 陈健鸿 (61)

人民法院定案机制的改革与完善

——以某中级法院民商事定案实践为样本

- …………… 江苏省无锡市中级人民法院 沈 君 (73)

(二) 司法公信与民意

权威源于信任

——新形势下司法公信力建设的反思与探讨

- …………… 山东省青岛市中级人民法院 王洪坚 (84)

“司法自信”何以转化为“司法公信”?

——以司法公正与民意认同关系为视角的探究

- …………… 重庆市高级人民法院 薛海明 (92)

理性自愈与司法自治

——关于司法公信建构路径的初步分析

- …………… 黑龙江省高级人民法院 刘生亮 (100)

另辟蹊径：舆论与司法互动关系的完善

——从失衡的信息场分析入手

- …………… 江苏省无锡市中级人民法院 姜丽丽 任 华 杨温蕊 (108)

影响性诉讼中的弱者抗争及理论解读

——以热点事件弱者“闹大”维权为重点的实证分析

- …………… 湖南省东安县人民法院 谢开军 陈雅凌 (119)

司法宣传有效性的受众解码与策略修正

——基于 1603 份调查问卷的实证分析

- …………… 上海市浦东新区人民法院 李鹏飞 (129)

自媒体时代下保障独立审判的应对方略

——以体系化应对思路为逻辑起点

- …………… 广东省广州市天河区人民法院 叶汉杰 (139)

“围观”与“回眸”：法庭观察及其制度构建

——一种民意与司法互动模式

- …………… 广东省广州市白云区人民法院 陈思佳
国家法官学院广东分院 陈健鸿 (153)

（三）司法公正与公开

让公正以感受得到的方式实现

——以公共案件中公众司法参与为中心的探讨

…………… 天津市第一中级人民法院 刘雪峰（165）

指标之外的公正

——从心理学实证分析司法公正感受度

…………… 安徽省当涂县人民法院 张晓璐（176）

“传者中心”向“受众中心”转变

——司法公开信息传播的主导模式和路径选择

…………… 上海市虹口区人民法院 鲍慧民 陈 丽 顾 飞（187）

庭审网络直播与当事人隐私权保护的冲突与协调

…………… 广东省广州市中级人民法院 刘小鹏 石 佳（197）

二、公正司法之组织保障

（一）法官队伍

论法官裁判心理的现状、成因及矫正

…………… 北京市东城区人民法院 郑思静（208）

坚守与前行：法官角色的职业化定位

——以2012年度全国法院部分优秀法官为分析样本

…………… 江苏省无锡市锡山区人民法院 宣锦虹

江苏省无锡市中级人民法院 谭 云（217）

（二）审判组织

论人民法院内设机构的合理配置

…………… 江苏省无锡市中级人民法院 徐振华 范 莉（228）

认真对待评议

——群体决策心理视角下的合议庭评议功能之弥合

…………… 北京市东城区人民法院 余亚宇（241）

合议庭“异议厌恶”的心理解析与规制疏导

…………… 福建省厦门市中级人民法院 刘国如（252）

审判长负责制改革进路的思考

——以三种模式的比较分析为视角

…………… 广西壮族自治区南宁市良庆区人民法院
韦肖依 谢志强 章慧媛（262）

何必将“外行”当内行

——“陪而不审”的法社会学角色理论解释

…………… 湖南省高级人民法院 刘方勇 (272)

公正与质效：知识产权专家陪审之正当性与制度完善

…………… 福建省高级人民法院 吴广强 (285)

论“统一裁判尺度”在基层法院的实现路径

——以基层法院审判委员会的微观运行为视角

…………… 中国人民大学 张璇 廖钰 (295)

功能转向：从“个案把关”到“裁量示范”

——审判委员会案件讨论制度的技术化改造

…………… 北京市通州区人民法院 刘宇 (306)

(三) 审判管理与绩效考核

案件质量评估的实证检视与功能回归

——以发回重审率、改判率等指标为切入点探讨

…………… 广西壮族自治区南宁市中级人民法院 郑肖肖 (316)

以制度破解困境：审判管理改革的理性之选

——以审判权的公正行使为目标

…………… 北京市昌平区人民法院 潘俊美 (325)

信息化条件下的审判管理工作机制之建构

——以点、线、面“三位一体”审判管理机制创建实践为样本

…………… 江西省上饶市中级人民法院 方龙华 董有生 (337)

刑事诉讼职能的异化与治理

——以公检法刑事诉讼关联绩效考核为中心

…………… 重庆市第二中级人民法院 吴美来
重庆市万州区人民法院 睦欧丽 (347)

三、公正司法之程序保障

(一) 民事诉讼

(1) 总论

不动产纠纷专属管辖范围的实证研究与科学界定

——以最高人民法院《民事案由规定》为研究基准

…………… 北京市丰台区人民法院 井振福 苏洁 (358)

我国民事诉讼管辖权异议制度研究	北京市东城区人民法院	王海超 (367)
民事案件案由的定位反思与制度重构	上海市第一中级人民法院	朱 瑞 (375)
错位与回归: 民事诉讼强制措施逆向选择的解析与规制		
——以中部某省 784 件相关案件为蓝本	湖南省高级人民法院 邓志伟	张 平
	湖南省津市市人民法院	文惠良 (384)
论检察机关提起民事公益诉讼	广西法官学院	何鹏祖 (396)
第三人撤销之诉的现实困惑与程序架构		
——以我国 2012 年《民事诉讼法》第 56 条第 3 款为视角	辽宁省沈阳市中级人民法院	夏婷婷 (406)
论第三人撤销之诉在实践中的运用	贵州省六盘水市中级人民法院	路克林 (414)
确认之诉案件受理费收取的实践审视及合理化重构	上海市黄浦区人民法院	魏乐陶 (421)
民事“程序失灵”问题透析与矫治路径		
——基于当事人维度程序可接受性理论的分析	江苏省盐城市中级人民法院 徐 军	周永军 (433)
(2) 民事诉讼证据		
论民事诉讼中的事实认定		
——以规范自由裁量为中心	天津市第二中级人民法院	赵 旭 (441)
在客观真实与法律真实之间		
——论事实真伪不明案件的事实认定规则与裁判技术	江苏省淮安市中级人民法院 钱 斌	田 庚 (451)
进退维谷: 民事诉讼真伪不明下的法官裁量	福建省闽清县人民法院 周素梅	黄勤鑫 (459)
民事诉讼证明标准及相关问题研究	黑龙江省大兴安岭地区中级人民法院	李越峰 (470)
应然与实然: 我国民事诉讼证据交换制度之实证性分析	天津市滨海新区人民法院 袁新利	谭振荣 (479)

论我国鉴定结论审查制度的完善

——对我国法官在鉴定结论审查中“过于信赖”与
“过于保守”现象的实证分析与对策研究

…………… 湖北省咸宁市中级人民法院 王洪斌 (489)

论证明妨碍规则在知识产权侵权诉讼中的适用

…………… 广东省广州市天河区人民法院 邓昭君
国家法官学院广东分院 余洪春 (500)

警惕钱穆制度陷阱：检察机关在民事诉讼中调查取证的悖论与反思

…………… 湖南省古丈县人民法院 彭振南 彭松林 (510)

(3) 民事诉讼程序

确认不侵犯知识产权诉讼的受理条件

…………… 天津市第一中级人民法院 雷艳珍 (519)

让效率在公正的道路上前行

——小额诉讼机制的经济学分析

…………… 海南省洋浦经济开发区人民法院 石 磊
天津市第二中级人民法院 唐彬皓 (530)

小额诉讼如何走向未来

——以 S 省实际审理案件为调研样本

…………… 上海市虹口区人民法院 陈 丽 迟 硕 (540)

冲突与融合：民事二审审理方式实践运行与规则预设的检视和改造

…………… 天津市高级人民法院 余 希
北京市第一中级人民法院 李承运 (553)

审级制度悖论与审级独立归位

——基于二审改判发回重审非正式制度的讨论

…………… 重庆市渝北区人民法院 戴 军
重庆市高级人民法院 高 翔 (567)

检视与修正：发回重审制度之“三问”

——以民事诉讼法修订前后西部某省会城市两级法院为样本

…………… 陕西省西安市中级人民法院 杜豫苏 高 伟 阿尼沙 (578)

另行提起普通诉讼还是执行异议之诉

——新《民事诉讼法》担保物权实现程序中被申请人实体
异议之处理与救济

…………… 山东省济南市中级人民法院 王明华 (588)

申请实现抵押权案件审理中权利瑕疵认定标准研究

…………… 上海市徐汇区人民法院 王朝莹 (596)

实现担保物权程序的规则构建与完善

——以 H 市辖区基层法院为视角

…………… 安徽省高级人民法院 张红生 (605)

司法公信力导向下的民事再审制度重塑

——以再审自由裁量权的行使情况为实证

…………… 国家法官学院四川分院 程媛媛 (613)

矫正扭曲：“访转诉”的理念建构与路径探索

——从民事审判监督程序中的“院长发现程序”实证切入

…………… 陕西省西安市中级人民法院 杜豫苏 高伟 何育凯 (624)

(二) 环境诉讼

论环境侵权案件中的利益衡量

——基于若干典型案例的经验研究

…………… 湖南省祁东县人民法院 贺希斌 谭天梯 (633)

解构与续造：现行环境侵权救济机制的完善

——以 S 省 478 件环境侵权案件为样本

…………… 四川省高级人民法院 张碧芳 (643)

从司法审判视角探究我国环境司法保护制度

…………… 黑龙江省齐齐哈尔市中级人民法院 李效林 左秀宏 (651)

(三) 刑事诉讼

在公开与不公开之间

——论未成年人刑事案件有限度公开审理制度的完善

…………… 湖南省高级人民法院 陈盎然

…………… 湖南省资兴市人民法院 陈琳 宁佳 (659)

“疑罪从轻”的道德风险及其规制

——兼论刑事审判权回归诚信的路径选择

…………… 浙江省兰溪市人民法院 范继军 (669)

庭审中控辩双方量刑博弈状况的实证研究

…………… 天津市高级人民法院 钱岩 (678)

行政认定在刑事诉讼中的证明力及审查判断规则探析

…………… 福建省高级人民法院 翁自力

…………… 福建省漳州市中级人民法院 沈蔚林 (690)

印证证明模式下“排除合理怀疑”的功能定位及展开

…………… 上海市第二中级人民法院 荣学磊 李丽丽 (699)

殊途何以同归：透视辩审冲突

——基于若干典型刑事个案的观察与思考

…………… 江苏省连云港市中级人民法院 袁 辉 (707)

刑事上诉案件开庭审理的司法实践困境与技术设计

…………… 福建省厦门市中级人民法院 杨陆平 (716)

刑事二审开庭审理方式的现实困境与制度规范

——以某中级法院二审开庭审理为样本的实证分析

…………… 陕西省西安市中级人民法院 任高潮 杜豫苏 阿尼沙 (726)

保障“眼球对眼球”的权利，有效防止冤假错案

——我国刑事被告人对质权的实现路径研究

…………… 江西省南昌市中级人民法院 黄淑彬 赵 兴 (736)

迟来的公正也是公正

——论我国刑事冤错案分类再审启动机制的建立

…………… 安徽省高级人民法院 单其文 (745)

冤案的另眼解读

——司法场域运行视角下刑事冤案的产生及其防范

…………… 湘潭大学 皮艳红 (753)

走出钱穆制度陷阱：刑事法官阅卷“接力赛”引发的追问与反思

…………… 湖南省娄底市中级人民法院 李 琛 (762)

“罪”初印象：刑事审判中的锚定效应研究

——以基层法院刑事一审活动为视角

…………… 广东省广州市番禺区人民法院 黎晓婷 (772)

未成年人犯罪记录封存制度的现实悖论与消弭

…………… 重庆市高级人民法院 吴 比 赵梨渊 (784)

合久必分还是分久必合？

——我国刑事附带民事诉讼建构的冲突与消弭

…………… 浙江省衢州市中级人民法院 殷一村 (793)

民间融资活动中刑民交叉案件审理的困惑与出路

…………… 湖北省武汉市中级人民法院 张 静 (803)

刑事附带民事诉讼赔偿范围的再厘定

——从最高人民法院的一份明传切入

…………… 湖南省高级人民法院 陈 健 (811)

第一编 公正司法问题