

27

依法治国背景下 审判改革的思考与实践

——北京法院第二十七届学术讨论会论文集

下册

北京市高级人民法院 / 编
杨万明 / 主编

人民法院出版社

依法治国背景下审判改革的 思考与实践

——北京法院第二十七届学术讨论会论文集

主 编 杨万明

人民法院出版社

《依法治国背景下审判改革的思考与实践

——北京法院第二十七届学术讨论会论文集》

编委会

主 编 杨万明

副主编 王明达 朱 江 孙 力 高晓陵

孟 祥 安凤德 马 强 刘 毅

北京法院第二十七届学术讨论会 论文评审委员会组成人员

主 任	安凤德			
副主任	陆伟敏	崔 杨	张晓琨	融 鹏
	陈锦川	袁丽忠	朱 军	赵德云
	王晓艳	张农荣		
委 员	(按姓氏笔画排序)			
	于同志	马 军	马 斌	马 强
	王晓艳	朱 军	朱春涛	伍 红
	刘玉民	刘春梅	安凤德	孙 力
	苏 煜	李健平	李颖丽	杨柏勇
	杨 艳	肖江峰	吴久宏	吴在存
	何马根	宋 川	张农荣	张素莲
	范 君	范跃如	罗鹏飞	周孟炎
	单国钧	赵瑞罡	赵德云	胡华峰
	俞惠斌	姜春玲	娄宇红	袁丽忠
	原 静	徐 东	高晓陵	郭京霞
	唐 明	陶志蓉	雷运龙	谭劲松
	薛 强			

北京法院第二十七届学术讨论会论文集

编务办公室

主 任 刘 毅（兼）

成 员 王晓艳 韩志新 宋 川 原 静

目 录

(上册)

第一编 司法规律研究

一、审判权运行机制

“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 (3)

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 (25)

加强与规范：院、庭长审判管理权之厘定与细化

..... 北京市海淀区人民法院 张 敏 杨海超 (42)

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 (59)

论司法突发事件的应对机理

——以法院强化风险管理为切点

..... 北京市朝阳区人民法院 彭 春 孙国荣 (80)

二、审判组织

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 (95)

因势利导：员额制改革风险的防控与疏解

——以司法体制改革语境下的审判权运行为指向

…………… 北京市海淀区人民法院 曾 竞 王启亮 樊 强 (111)

基层法院审判团队人员分工与配比研究

…………… 北京市西城区人民法院 谢凌云 (129)

法官员额制背景下的法官助理制度研究

…………… 北京市第二中级人民法院 施 忆 朱 玥 (147)

法官员额制改革中助理审判员制度之存废思辨

…………… 北京市高级人民法院 王 晨

…………… 北京市通州区人民法院 李 慧 (170)

三、法官职业化建设

司改背景下法官养成机制探析

…………… 北京市高级人民法院 原 静 宋 川 (181)

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

…………… 北京市朝阳区人民法院 胡雅妮 (199)

四、司法责任制

论民事程序裁量权的配置及其运行

——兼谈司法责任制的逻辑支点

…………… 北京市海淀区人民法院 杨炎辉 (215)

司法责任制下的刑事错案标准研究

…………… 北京市昌平区人民法院 潘俊美 (232)

法官能为防范冤案做什么？

——以《折狱龟鉴》为中心

…………… 北京市门头沟区人民法院 齐志超 (249)

刑事冤假错案的法官心理学成因与防范初探

…………… 北京市平谷区人民法院 何雨亭 唐丽珺 (262)

五、司法公开

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 (280)

衡平原则视角下的庭审活动光盘适度公开

——兼寻司法公开之规律

..... 北京市海淀区人民法院 杨 靖 林 擎 (294)

“司法慎言”视野下法院微博的运营机制分析

..... 北京市大兴区人民法院 贾 薇 (312)

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

..... 北京市顺义区人民法院 宋万忠

..... 北京青年政治学院 徐 胤

..... 北京市顺义区人民法院 涂长江 (329)

六、陪审制度

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 (348)

答好手中的是非题

——论问题清单制度在我国刑事訴訟陪審制中的构建

..... 北京市通州区人民法院 曹 慧 (371)

让专业的更专业：人民陪审员事实审程序保障机制研究

——以一审民事审判庭审规则重塑为进路

..... 北京市门头沟区人民法院 梅 宇 孙 燕 (387)

SOR 模型分析：人民陪审员事实审之规则构建

..... 北京市平谷区人民法院 郑飞飞 章 瑾 (406)

七、案例指导

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 (422)

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 (439)

八、裁判文书

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 (465)

“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 黄辛 蒋璟 (484)

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 (500)

让大数据发声：依托裁判文书数据建立案件分析决策辅助系统的研究

..... 北京市密云区人民法院 高玲 (515)

九、民事诉讼制度

法官如何“找法”：法律发现的失范与规制

..... 北京市朝阳区人民法院 程立武 (533)

从“正确”到“安定”：对待管辖错误的理念变化与制度完善

——兼谈管辖争议处理终结制度的建立

..... 北京市第一中级人民法院 高瞳辉 (548)

“互联网+”审限：司法改革背景下民事一审审限制度之适应性修正

..... 北京市海淀区人民法院 陈昶屹 杨海超

..... 北京市高级人民法院 王振乾 (561)

理性回归：庭审中心主义下辩审冲突的平息与破局

..... 北京市西城区人民法院 刘婕

..... 天津市高级人民法院 傅捷 (578)

拆除当事人与法官的思维之墙：论庭审中心证公开的必要性及其

实现路径 北京市延庆区人民法院 张馨天 (591)
完善民事诉讼中的专家辅助人制度

——以协同主义理念为视角

..... 北京市顺义区人民法院 冯晨晨 (614)

“明确的被告”概念之检讨及相关制度的构建

——从民诉法第 119 条第 2 款出发的分析

..... 北京市海淀区人民法院 颜 君 (630)

庭审中心主义下对我国拟制送达制度的检视、反思与重构

..... 北京市房山区人民法院 于晓君 (644)

十、强制执行制度

民事执行调查权配置的实证研究

——以财产发现权为视角

..... 北京市朝阳区人民法院 田 强 (660)

执行程序中物权登记公示力与夫妻共有财产制的冲突及平衡

..... 北京市海淀区人民法院 杨海超 陈昶屹 (676)

恶意变更法定代表人规避执行的司法认定与规制路径

——基于对三类规制方式与四种裁决思路的研究

..... 北京市门头沟区人民法院 李文超 (690)

十一、行政法律适用

如何识别规范性文件？

——以交通标志为研究对象

..... 北京市高级人民法院 赵世奎 (708)

(下册)

第二编 刑事法律适用研究

一、刑事诉讼程序

(一) 刑事诉讼基本理论

我国刑事诉讼庭审质证之实质化

——以贯彻庭审为中心的审判方式改革为出发点

..... 北京市第二中级人民法院 阚道祥 (723)

三角模式下的刑事有效辩护

——基于对审判实践的观察分析

..... 北京市第三中级人民法院 魏 彤 (742)

自诉案件的困境与出路

——以程序从严、实体从宽为解消途径

..... 北京市海淀区人民法院 吴扬传 (757)

检视与构建：刑事速裁程序中被追诉人的权利保障

..... 北京市门头沟区人民法院 付 金

..... 北京市房山区人民法院 于 妍 (771)

(二) 刑事诉讼制度

并与分——刑事审判中不当并案审理问题研究

..... 北京市第一中级人民法院 孙 莉

..... 北京市石景山区人民法院 张乾雷 (790)

庭前会议程序适用若干实务问题研究

——兼论庭前会议程序的完善

..... 北京市东城区人民法院 姬广胜 (804)

犯罪嫌疑人、被告人虚报身份的法律规制问题研究

..... 北京市丰台区人民法院 李 洋 (816)

审判中心视角下的侦查讯问规则重构

..... 北京市平谷区人民法院 王晓蓉 白雪英 (830)

在保障与干预之间：法官与死刑案件有效辩护的实现

——以某中级法院一审死刑案件为样本

..... 北京市第一中级人民法院 刘 璐 (848)

刑事援助辩护质量控制实证研究

——以刑事命案的指定辩护为例

..... 北京市第二中级人民法院 王 璇 (865)

揭开“隐身人”面纱：刑事诉讼翻译制度的不足与建构

..... 北京市朝阳区人民法院 温晓汾 (889)

(三) 刑事诉讼证据

透视刑事诉讼中的侦查工作记录

——基于审判为中心的视角

..... 北京市高级人民法院 吴小军

..... 北京市朝阳区人民法院 解 帅 (904)

非法证据排除规则适用的困境与突破

——以庭审翻供现象为视角

..... 北京市平谷区人民法院 武 林 郝玉洁 (919)

二、刑事实体

(一) 定罪的法律适用

冲出困境的无罪判决

——以 A 市 B 中院 5 年的刑事判决为视角

..... 北京市第二中级人民法院 张 兵 (929)

特定关系人参与受贿的刑事规制问题研究

——以 197 件处级以上干部受贿犯罪案件为样本

..... 北京市第二中级人民法院 杨子良 王 璇 (943)

知识产权犯罪被害人权益保护及刑事政策完善

..... 北京市海淀区人民法院 王 多 王启亮 王昕炜 (958)

论 P2P 网贷平台有关业务行为的刑事评价与谦抑应对

..... 北京市海淀区人民法院 殷 华 张 鹏 (977)

非法行医致死案件中因果关系判断与责任认定的思路整理

..... 北京市丰台区人民法院 陶建平 杨伟竹 (991)

医疗事故罪刑事责任认定的规制与完善

..... 北京市门头沟区人民法院 张 广

..... 北京市第四中级人民法院 戴 蕾 (1007)

交通肇事后找人顶包行为的定性分析

..... 北京市门头沟区人民法院 范祥云 黄雅琪 (1033)

昙花一现抑或持久繁荣：“互联网+”时代 P2P 网贷所涉民刑问题

及进路探究

——以司法裁判为切入点

..... 北京市大兴区人民法院 王 晓 (1045)

(二) 刑罚的裁量及执行

法定刑以下处刑核准的实证检视与制度完善

——以刑法第六十三条第二款的适用为视角

..... 北京市东城区人民法院 李国平 (1062)

论量刑前社会调查制度的现实困境与超越

——从“异化”的社会调查谈起

..... 北京市朝阳区人民法院 辛祖国 (1077)

失范与规制：论暂予监外执行程序之完善

——以司法鉴定程序的引入为视角

..... 北京市昌平区人民法院 熊文超 于广丹 (1091)

社区矫正衔接的制度缝隙及弥合

——以社区矫正接收地存疑时的法院决定机制为对策

..... 北京市怀柔区人民法院 刘景文 毛新政 (1107)

附：

北京市法院第二十七届学术讨论会获奖名单 (1127)

第二编 刑事法律 适用研究

一、刑事诉讼程序

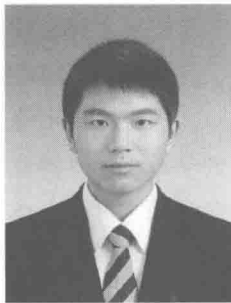
(一) 刑事诉讼基本理论

我国刑事诉讼庭审质证之实质化

——以贯彻庭审为中心的审判方式改革为出发点

阚道祥

阚道祥，男，1990年生，2014年毕业于中国政法大学民商经济法学院，获民事诉讼法硕士学位。毕业后进入北京市第二中级人民法院刑二庭工作。发表论文：《我国案外人救济机制竞合问题研究》，载《太原大学学报》2013年第3期；《证据客观性辨析》，载《研究生法学》2013年第6期；《公证证明的证据法分析》，载《北京公证》2013年第8期；《我国民事诉讼再审制度矛盾研究》，载《广州广播电视大学学报》2013年第3期；《美国“蔑视法庭罪”程序法研究》，载《江苏广播电视大学学报》2013年第5期。主编《民事诉讼法司法解释实务指引与案例解析》，法律出版社2015年3月版。



〔论文提要〕以审判为中心诉讼制度改革,要求我们保证庭审在认定证据、查明事实、公正裁判中发挥决定性作用。然而,实践中庭审质证功能虚化情况十分严重,具体表现为举证方式的形式化、质证内容的空洞化、认证过程的模糊化。“侦查中心主义”的司法惯性和“流水作业式”的诉讼构造与“当事人主义”的立法趋势相抵牾,使控辩审三方均没有动力贯彻直接言词原则,庭审案件查明的功能被极大弱化,质证程序成为了控方证据的“效力认证程序”。庭审质证功能虚化的根本原因是实践中根深蒂固的“卷宗中心主义”审理方式。具体而言,原因有三:一是准备程序不足,缺乏争点整理程序,关键证人不得出庭、证物不得出示,集中审理原则无法较好落实,庭审质证难以突出重点;二是辩论不充分,庭审中分散辩论及集中辩论均受制于庭审阶段的划分,无法发挥应有作用;三是认证程序缺失,庭审进行中没有关于证据可采性的认定,裁判文书中缺乏对证据争点的回应。

在我国当前刑事诉讼构造下,质证程序的实质化是实现庭审实质化的核心,也是贯彻以庭审为中心审判方式改革的关键。质证程序的实质化需要以构建适应我国刑事诉讼构造的直接言词原则为途径,并辅之以判决书说理制度的加强。具体而言,应当建立以争点为中心的质证程序,并依此为我国刑事诉讼中直接言词原则的适用划定界限。

〔主要创新观点〕

一、我国刑事诉讼庭审质证程序功能虚化的根本原因是实践中的“卷宗中心主义”审理方式。“侦查中心主义”司法惯性和“流水作业式”的诉讼构造与“当事人主义”的立法趋势相抵牾,使控辩审三方均没有动力贯彻直接言词原则,质证程序沦为控方证据的“效力认证程序”。

二、在当前我国刑事诉讼构造下,质证程序的实质化需要以构建适应我国刑事诉讼构造的直接言词原则为途径,并辅之以判决书说理制度的加强。具体而言,应当建立以争点为中心的质证程序,并依此为我国刑事诉讼中直接言词原则的适用划定界限。

长期以来,在以案卷审查为中心的传统办案模式之下,我国刑事庭审流于形式、功能虚化。^①虽然早已提出“证在法庭、辩在法庭、判在法庭”^②这种以庭审为中心的审判方式改革方向,但实践中举证形式化、质证空洞

① 何家弘:《刑事庭审虚化的实证研究》,载《法学家》2011年第6期,第124~136页。

② 蒋惠岭:《重提“庭审中心主义”》,载《人民法院报》2014年4月18日第5版。