

HENPANQIANYANDESIKAO



# 审判前沿 的思考

柯昌信 著

武汉出版社

# 审判前沿的思考

柯昌信

武汉出版社

(鄂)新登字 08 号

图书在版编目(CIP)数据

审判前沿的思考/柯昌信著. —武汉:武汉出版社,2002.4

ISBN 7-5430-2586-8

I. 审… II. 柯… III. 审判—中国—文集 IV. D925-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 008579 号

## 书 名: 审判前沿的思考

---

著 者: 柯昌信

责任编辑: 李 俊

封面设计: 李云森

出 版: 武汉出版社

社 址: 武汉市江汉区新华下路 103 号 邮 编: 430015

电 话: (027)85606403 85600625

印 刷: 武汉市楚风印刷厂印刷

开 本: 850×1168mm 1/32

印 张: 16.75 字 数: 450 千字 插 页: 7

版 次: 2002 年 4 月第 1 版 2002 年 4 月第 1 次印刷

印 数: 0001—1000 册

ISBN 7-5430-2586-8/D·251

定 价: 34.00 元

---

版权所有·翻印必究

如有质量问题,由承印厂负责调换。



1994年11月，参加中国诉讼法学研究会武汉年会时，同现任最高人民法院副院长沈德咏在龟山电视塔上合影。



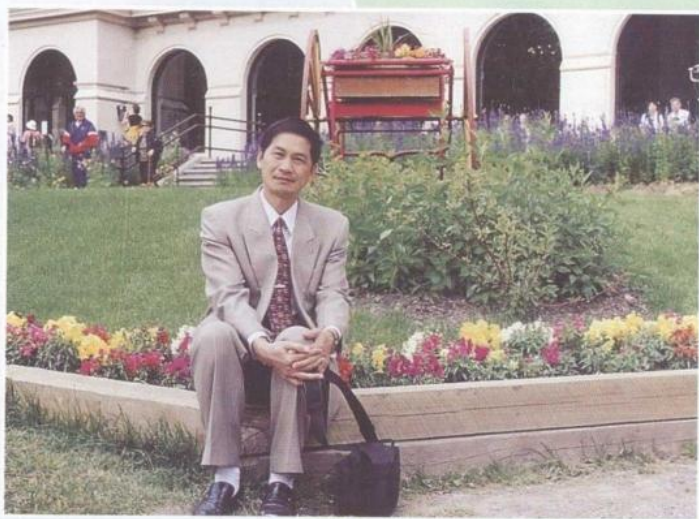
1995年6月，率武汉市法官代表团访问德国时，同杜伊斯堡市议长兼市长约瑟夫·克林斯、地方法院院长阿尔米·伦特布希博士亲切交谈。



1995年6月，率团访问德国时，在杜伊斯堡市举行的欢迎晚宴上同市长办公室管理硕士莱纳尔·霍夫斯共同举杯。

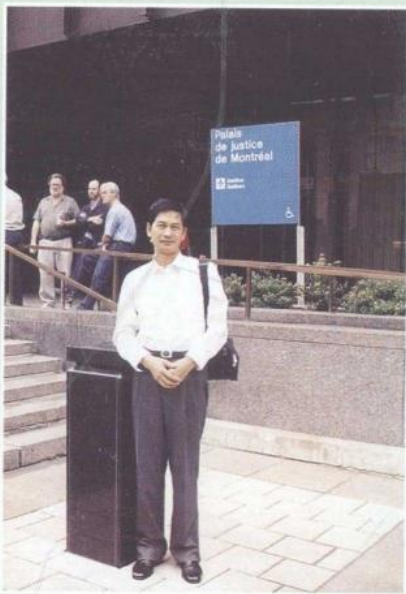


1996年4月，为武汉电视台《现在开庭》节目担任审判长，审理重大案件。

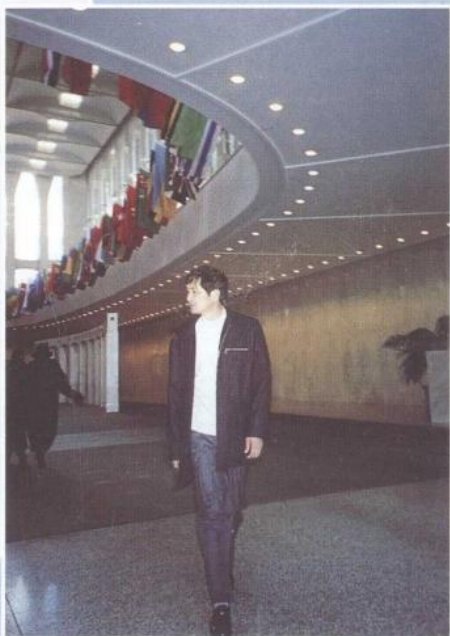


2000年8月，在加拿大著名风景区倍托湖旁的宾馆前留影。

2000年8月，率中国犯罪社会学专业委员会代表团参加在加拿大蒙特利尔市举行的第十届被害人学国际研讨会时，在该市司法大楼前留影。



2001年2月，参加武汉市人大司法代表团考察美国时，在世贸大厦一楼留影，二楼为世贸组织各成员国的国旗。



2001年2月，在美国一侧的尼亚加拉瀑布旁留影。

# 序

我和柯昌信同志是在20世纪80年代初认识的,以后人来文往,年复一年,成了要好的同仁朋友。

柯昌信同志是人民法院系统的一位知名资深法官。三十多年来,他在武汉中院历任秘书科长、调研处长、办公室主任、副院长等职。其中两职甚为新鲜:一是1986年任全国中院第一位行政审判庭庭长,当时人民日报海外版作了报道;二是1988年任武汉中院院长助理,这在此前也是没有先例的。长期以来,尤其是在走上中院领导岗位后,他仍然能够坚持结合审判实践进行不懈的理论研究和探索,并取得丰硕的成果,这是非常难能可贵的。这里我向读者推荐的《审判前沿的思考》,就是他多年辛勤耕耘的结晶。

《审判前沿的思考》,汇集了柯昌信同志1986年以来的重要论文。这些论文的内容,涉及各项审判业务和法院工作改革。其主要观点有:主张改革审判组织,改进审判方式,审判委员会实行分会制,合议庭实行专业分工,提倡审判艺术的“一招鲜”;强调人民法院的科学管理、网络管理,培养管理意识、管理素质,讲究管理艺术、管理办法,显示管理水平、管理绩效;认为行政诉讼是依法治国的重要方面,应同经济手段、行政手段相辅相成,相得益彰,成为依法治国的新兴法律领域;提出惩治法人犯罪,增设专编诉讼程序,确立判例制度,规范经济犯罪情节;倾向加强房地产立法,放开房地产价格,分割离婚双方承租公房、共有违章建筑的使用权;重视知识产权等新型纠纷的审理,根据审判实践,提议制订荣誉权法、



新闻出版法,修改著作权法、专利法、商标法,完善破产法;呼唤制订一部强制执行法,设立专门学科,研究解决“执行难”;建议理顺司法解释,确定司法解释的主体,限制司法解释的范围,简明司法解释的条文,公开司法解释的适用。同时,还对贯彻修订后的刑法、刑事诉讼法、公正与效率、视听资料与科学技术、审判工作与加入WTO等诸多方面的问题进行了广泛、深入的研究,提出了很多值得探讨的问题和有价值的见解。

刻苦学习、勤于思考、勇于探索,以高度的责任感为审判工作和法院改革献计献策,同时不断增强理论素养,提高自身素质,是柯昌信同志治学著文一以贯之的出发点和落脚点。他“以学促写,以用促学”,写成一篇文章,熟悉有关法律、法规,运用处理相关诉讼案件,被法院干警誉为“专家型法官”、“学者型院长”。他治学严谨,视野开阔,多次参加国际法学研讨会议,写了多篇国外司法改革、法官设置、旁听开庭、参观监狱的考察文章,有的在报刊上作了报道或连载。同时,对异国的见闻感想,风土人情,也点缀字里行间。显示了他文笔流畅,语言精练的写作风格。

作为一位审判前沿的二级高级法官,能够将自己的思考著书立说,是一件值得高兴和提倡的事情。愿法院系统能够涌现出更多的“学者型法官”。

沈德咏

2002年1月21日

[沈德咏同志系最高人民法院副院长,二级大法官]

# 目 录

序 ..... 沈德咏

## 综 合 类

审判组织改革刍议.....	(3)
论分管院长的管理科学.....	(9)
主持审判委员会刍议 .....	(17)
论司法公正 .....	(24)
审判方式改革的若干问题 .....	(37)
审判工作与加入 WTO .....	(46)

## 刑 事 审 判 类

浅谈利用经济合同的诈骗犯罪 .....	(55)
从宣告文厂长无罪说起 ——谈谈有关佣金、回扣问题.....	(65)
审理附带民事诉讼的重伤害案件的研究 .....	(69)

论单位投机倒把 .....	(74)
一起单位投机倒把的法律认定 .....	(82)
再审刑事案件公开审理质疑 .....	(85)
动乱·审判·法律思考 .....	(91)
是自首还是坦白 .....	(98)
论经济犯罪情节 .....	(101)
关于法人刑事诉讼主体的确认	
——兼谈增设法人犯罪案件审理程序问题 .....	(111)
论法人犯罪的诉讼程序 .....	(117)
经济犯罪劳改人员的退赃与处理 .....	(128)
刑事证据视听资料的探讨 .....	(134)
刑事诉讼的若干问题 .....	(146)
当前实施刑法的若干问题 .....	(155)
关于中国犯罪被害人权利保护的现状及思考 .....	(160)

## 民事审判类

谈谈当前离婚案件的新趋势 .....	(171)
关于离婚案件几类财产分割的研究 .....	(179)
审理房屋案件的探讨 .....	(184)
房地产开发案件的适用原则与处理方式 .....	(193)
审理企业产权纠纷案件的法律思考 .....	(199)
审理荣誉权案件初探 .....	(205)
试论审理著作权案件的几个问题 .....	(214)
一则报道引出的版权纠纷	
——《中华神圣图》著作权纠纷始末 .....	(223)

一则报道引出的版权纠纷	
——《中华神圣图》著作权纠纷始末(续篇)·····	(231)
新闻出版侵权纠纷透视·····	(235)
有效? 无效? 还是部分有效?	
——一起遗嘱继承案件的法律认定·····	(243)
视为接受继承的时效质疑	
——兼谈司法解释问题·····	(247)
浅谈民事诉讼中的反诉·····	(253)
论民事证据·····	(260)
民事证据与现代科学技术·····	(269)

## 经济审判类

论经济合同的保证·····	(291)
审理专利纠纷案件的探讨·····	(300)
审理专利实施许可纠纷案件的探讨·····	(310)
一起涉外商标侵权纠纷的法律认定·····	(316)
论经济纠纷调解中心·····	(321)
工矿产品质量预定期间与诉讼时效的探讨·····	(327)
市场经济呼唤经济立法·····	(332)
关于增设破产案件若干审理程序的研究·····	(334)
股票交易透支行为的法律责任·····	(342)
一起股票交易透支纠纷的法律适用·····	(347)
审理征用土地合同纠纷的若干问题·····	(352)
几类财产保全的探讨·····	(358)
关于保险的若干问题的探讨·····	(364)

## 行政审判类

- 一则广告引起的行政诉讼····· (381)
- 谈谈如何审理附有民事赔偿内容的治安行政案件····· (388)
- 行政审判可以适用调解原则辩····· (392)
- 论依法治市与行政诉讼····· (397)
- 浅谈行政诉讼的几个问题····· (407)
- 如何审理殴打他人的治安行政案件····· (414)
- 撤消一宗治安行政案件引起的风波····· (420)
- 首例预征税款的行政案件的审判与启示····· (426)
- 审理首起因拾养弃婴而超计划生育的行政案件的法律探讨 ·····  
····· (430)
- 关于行政诉讼若干问题的思考····· (436)
- 破产程序中的行政诉讼····· (443)

## 告诉申诉类

- 民事案件指定管辖的探讨····· (449)

## 执 行 类

- 关于制定强制执行法的呼唤····· (457)
- 首起裁定不予执行的涉外仲裁案件····· (465)
- 涉外仲裁裁决的执行····· (470)

## 司法交流类

访问德国纪实·····	(479)
第十届被害人学国际研讨会简况·····	(498)
访美侧记·····	(505)
走进俄罗斯·····	(513)
我看《纵横谈》·····	(520)
周围同志看《法讯》·····	(521)
我与《云南司法》·····	(523)
后 记·····	刘山益(525)

# 综 合 类





## 审判组织改革刍议

---

审判组织,是人民法院发挥审判职能,审理各类案件的组织形式。主要有审判委员会、合议制和独任制。随着改革开放的深化,法制的逐步完备,以及商品经济的发展,人民法院承担的任务越来越重,业务范围越来越广,面临的新情况、新问题也越来越多。现行审判组织,无论是运行机制、工作职能,还是审判方式,都必须进行改革和改进,才能适应形势的发展。

### 一

审判委员会是人民法院内部设立的对审判工作实行集体领导的组织,是行使审判权的重要组织形式和最高决策机构,担负着总结审判经验、讨论重大疑难案件和其他有关审判工作的任务。当前,审判委员会发挥职能、完成任务,总的情况是好的。但是,仍然存在一些问题,主要是:从人员组成看,除院长、副院长外,各庭、处、室(科)领导,无论是否负责审判业务,或者不管讨论哪类案件,都同样参加,容易形成陪会、凑会情况,影响工作效率和案件质量。从行使职能看,比较重视讨论案件,不大重视总结审判经验。解决问题的思路,是否可以这样考虑:

改进组成人员。审判委员会组成人员要与其担负的任务相适