

建设公平正义社会与 刑事法律适用问题研究

——全国法院第24届学术讨论会获奖论文集

主编 万鄂湘

Jianshe Gongping Zhengyi Shehui Yu
Xingshi Falu Shiyong Wenti Yanjiu

上

建设公平正义社会与 刑事法律适用问题研究

——全国法院第24届学术讨论会获奖论文集

主编 万鄂湘

上

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

建设公平正义社会与刑事法律适用问题研究：全国法院第 24 届学术讨论会获奖论文集/万鄂湘主编. —北京：人民法院出版社，2012. 12

ISBN 978-7-5109-0585-8

I. ①建… II. ①万… III. ①刑法—法律适用—研究—中国 ②刑事诉讼法—法律适用—研究—中国
IV. ①D924. 05 ②D925. 205

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2012) 第 273889 号

建设公平正义社会与刑事法律适用问题研究

——全国法院第 24 届学术讨论会获奖论文集

主编 万鄂湘

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) 67550516 (出版部)
67550558 67550551 (发行部)

网 址 <http://www.courtbook.com.cn>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 保定彩虹印刷有限公司

经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16

字 数 2237 千字

印 张 92.25

版 次 2012 年 12 月第 1 版 2012 年 12 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978-7-5109-0585-8

定 价 198.00 元 (上、下册)

版权所有 侵权必究

全国法院第二十四届学术讨论会 论文评选委员会组成人员名单

主 任：万鄂湘

副主任：（按姓氏笔画排序）

刘作翔 孙佑海 杨亚平 高憬宏
曹士兵 樊崇义

委 员：（按姓氏笔画排序）

丁成飞	万鄂湘	牛克乾	王宏玉	王进喜
冯文生	司明灯	甘 文	田宏杰	皮侃郑
刘作翔	刘 峥	孙佑海	孙祥壮	安 翱
毕玉谦	余茂玉	张建伟	张明杰	李玉华
李玉萍	李 兵	李 明	来小鹏	杨亚平
汪鸿滨	陈志军	陈海光	周加海	周光权
周 欣	周海洋	范 愉	胡夏冰	逢锦温
郝银钟	钟 宣	骆 电	莫开勤	顾保华
高憬宏	曹士兵	曾广东	蒋惠岭	管应时
谭秋桂	樊崇义	黎 宏		

全国法院第二十四届学术讨论会 组织委员会人员名单

主 任：万鄂湘

副主任：高憬宏 孙佑海 杨亚平 曹士兵

全国法院第二十四届学术讨论会 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

党的十八大刚刚胜利闭幕，胡锦涛同志代表十七届中央委员会向大会作的题为《坚定不移沿着中国特色社会主义道路前进 为全面建成小康社会而奋斗》的报告中明确指出：必须坚持维护社会公平正义，全面推进依法治国，进一步深化司法体制改革，坚持和完善中国特色社会主义司法制度，确保审判机关、检察机关依法独立公正行使审判权、检察权。

建设公平正义社会，是社会主义制度优越性的体现和要求，是全面落实依法治国基本方略、加快建设社会主义法治国家的核心内容之一，是加快建设社会主义和谐社会的基本保障，也是现阶段人民群众的迫切需要。以建设公平正义社会为目标，进一步完善我国社会主义司法制度，推动我国司法体制改革，对于实现全面建成小康社会奋斗目标，最终实现国家长治久安，具有重大的现实意义和深远的历史意义。刑事法律制度是国家法律制度的基本组成部分，刑事司法是实现社会公平正义的重要领域，社会各界对刑事法制与司法给予极高的期待。为此，全国法院学术讨论组织委员会决定以“建设公平正义社会与刑事法律适用问题研究”作为第二十四届全国法院系统学术讨论会的中心议题。

全国法院学术讨论会是繁荣发展作为哲学社会科学重要组成部分的法学、特别是应用法学的重要形式，也是人民法院系统审判人员勇于推进司法实践基础上的理论创新、进而推进制度创新的重要载体和学术平台。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系统第二十四届学术讨论会《关于征集全国法院系统第二十四届学术讨论会论文的通知》自2012年3月1日下发后,在各高级人民法院的高度重视和精心组织下,论文的征集工作进展顺利。截至9月1日,组委会办公室共收到法院系统的参赛论文1622篇,法院系统外的参赛论文21篇。为了确保评审水平和质量,组委会组建了由资深法官、法学教授等专家组成的“全国法院第二十四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、同题(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,从论文复制的数量和性质两个方面进行了甄别,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13篇,二等奖论文130篇,三等奖论文168篇,优秀奖论文228篇。限于篇幅,我们将获得一、二等奖的论文结集出版,定名为《建设公平正义社会与刑事法律适用问题研究》。

本书编选的获奖论文内容较为广泛,涉及司法的功能与方法、司法公信力、审判管理、法官队伍建设、司法与民意、民事诉讼制度、强制执行制度、知识产权司法保护;刑事诉讼制度、刑法适用方法、刑罚裁量及适用、典型类罪与个罪研究、未成年人犯罪、社区矫正、被害人救助等方面。

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刑事法律适用问题进行的理论探索和概括。这些论文不仅对我国刑事法律的适用和立法完善进行了阐释,具有独特的学术价值,而且也涉及深化司法体制改革的许多领域,

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、提升审判质量、提升司法公信力具有一定的借鉴意义。

此外，我们对广西壮族自治区高级人民法院为本次学术讨论会顺利举办提供的鼎力支持表示衷心的感谢！

全国法院学术讨论组织委员会办公室

二〇一二年十一月二十日

目 录

上 册

第一编 公正司法与社会正义

一、司法之功能与方法

承接地气：人民法庭审判职能改革完善之理想图景

——以基层司法参与社会管理创新为中心视角的展开

…………… 湖北省武汉市中级人民法院 杨 凯 (3)

社会管理与人权保护的冲突与衡平：对刑事拘留赔偿的法律思考

…………… 国家法官学院四川分院 汪 澜 戴洪斌 (16)

中国法院工作年度报告的制度走向

——从中美最高法院年度报告的比较切入

…………… 重庆市高级人民法院 高 翔 苏国华 (24)

区分司法品质：法院、法官与判决

——司法场域中信号的传递与信任的生成

…………… 广东省珠海市中级人民法院 郭建勇 (35)

公正如何做是好：徘徊于“两个效果”之间

——以“善良的罪犯”为视角

…………… 重庆市石柱土家族自治县人民法院 何福贵 王 聪 (47)

论法律监督的逻辑悖论与法治困境

——以诉审关系为分析视角 …………… 湖北省高级人民法院 王纳新 (55)

怀疑、信赖与民事案件材料公开

——以公众知情权为核心的考察

…………… 江苏省徐州市中级人民法院 李后龙 葛 文 (65)

案例指导制度之微观运作

——以待决案件的适用进路为视角

…………… 上海市闵行区人民法院 袁白薇 (75)

从案件指导到案例指导

——“同案不同判”公信化进路选择

- 广东省东莞市第二人民法院 肖晟程
广东法官(培训)学院 王增泉 (84)

揭开“虚饰”的面纱:疑难案件中法官法律解释的功能和标准探讨

——从结论决定解释的法官逆向裁判思维展开

- 四川省成都市中级人民法院 郭琳佳 (94)

“留有余地”的裁判方式

——兼论司法预期与判决成效之背离

- 广东省东莞市第一人民法院 段体操 (106)

二、司法公信力之重塑

从粗放到系统:论司法公信力评估体系的构建

- 天津市第二中级人民法院课题组 (114)

司法公信力建设的体系构架

——兼论司法公信力的生成基础

- 北京市高级人民法院 刘玉民 王佳 (124)

司法公信语境下涉诉微博问题透视与应对

- 上海市第二中级人民法院 李丽丽 (134)

司法公信力的检讨与重塑

——基于二审改发率、上诉率和信访变迁的三维考察

- 重庆市南川区人民法院 张仁虎
重庆市第三中级人民法院 娄必县 (143)

司法与公众良性互动:司法公信力重塑之道

——从网络涉诉负面信息传播实证分析入手

- 江苏省东海县人民法院 廖彦清 薛子裔 (153)

溯源与解困:基于制度信任立场的司法公信力建设之思考

- 浙江省丽水市景宁畲族自治县人民法院 魏新 (162)

社会转型中的司法裁判公信表达

——以道德的合理引入为进路

- 安徽省当涂县人民法院 费长城 袁泉 (172)

打开司法公信力的内在驱动阀

——透析贫困地区法官职业尊荣感对司法公信力的影响

- 湖南省安化县人民法院 刘静 李婕 (181)

法官职业风险的实证分析及其对司法公信力建设的影响

…………… 宁夏回族自治区青铜峡市人民法院 冯国超 (190)

群体的司法需求差异与司法公信力建设

——以社会阶层结构及变化为视角

…………… 天津市第一中级人民法院 刘雪峰 (198)

在困惑中寻求突破：公众司法认知的信息源与法院公信建设的

策略转变 …………… 吉林省高级人民法院 宋 国 (208)

三、法官职业化建设

“破茧”之路

——论中国法官形象改变的内在困境与出路

…………… 山东省威海市中级人民法院 唐玉沙 (216)

拯救我们的精神：中国法官的尊重与自我实现需求

…………… 广东省高级人民法院 张达君 (228)

法官形象定位与司法公信力的提升

——以群众司法需求和法官职能为视角

…………… 山东省济宁市中级人民法院 孙振庆 (239)

乡土社会中的司法职业化

——从“送法下乡”说起

…………… 陕西省西安市雁塔区人民法院 景振宇 柯 岚 (249)

四、司法与民意

顾此不能失彼：裁判与民意的博弈与衡平

——以法律效果与社会效果有机统一为视角

…………… 河南省南阳市中级人民法院 庞景玉 何 志 (257)

10 年 100 件公众关注刑事案件的普遍性问题探究

…………… 江西省抚州市中级人民法院 饶辉华 (268)

为公众参与司法搭建平台

——论公众意见在刑事审判中的引入

…………… 江西省抚州市中级人民法院 程欲民

江西省广昌县人民法院 丁吉生 (279)

五、审判管理之构建

调解考评体系的反思与重构

——兼议《案件质量评估指标体系》中调解率的功能定位

..... 上海市高级人民法院 陈树森 (288)

绩效考评与刑事程序失灵：从现状到解决

——以审判、检察业务绩效考评为中心的讨论

..... 江苏省扬州市中级人民法院 江厚良 (297)

审判管理遭遇“反差”背后

——兼论案件质量评估走出“困局”的机制改进

..... 四川省内江市中级人民法院 吴良军 郑强 李小勇 (307)

六、民事诉讼制度

基层法院民事案件立案调解机制运行的实证分析

——建构法院附设调解机制的设想

..... 北京市高级人民法院 吴在存

北京市密云县人民法院 马强 (319)

庭审形式化反思

——围绕对法庭调查与法庭辩论两阶段分立设计的检讨展开

..... 天津市第一中级人民法院 党国华 (329)

民事撤诉程序的异化与复归

——以保障审判权的合轨运行为视角

..... 上海市浦东新区人民法院 唐墨华 (337)

二审监督之解困路径

——以权威的建立、传送与扩展为构造

..... 江苏省无锡市中级人民法院 陆晓燕 (346)

对话与沟通：我国民事诉讼庭审小结制度的构建

..... 江苏省无锡市中级人民法院 沈君 潘华明 (360)

沟通与对话：民众诉求的理性回应

——我国民事审判方式改革的演进回望与进路前瞻

..... 山东省潍坊市中级人民法院 张爱云 (372)

检视与重塑：发回重审制度改革的再探索

——基于民商事案件的实证研究

..... 广东省河源市中级人民法院 袁国生

广东法官(培训)学院 张萍 (380)

论少年法庭延伸职能的实践困境与可能选择

——以人民陪审员参与少年司法的制度创新为视角

..... 湖南省高级人民法院 邓志伟 钟玺波 (390)

“三审合一”的改革与反思

——论少年审判综合模式的困境及其消解

..... 湖南省郴州市人民法院 刘佳娜 (402)

“民间智慧”与“法律决断”的桥接路径

——“问题列表制度”引入人民陪审员参审刑事案件之探寻

..... 重庆市第五中级人民法院 尹 华 (413)

审限延长“庇护”下的“超审限”

——以审限延长为视角探讨规范加强民事审限管理

..... 江西省吉安市中级人民法院 陈春华

海南省洋浦经济开发区人民法院 余德厚 (424)

劳动争议诉讼中的证明妨碍问题研究

——兼评《劳动争议司法解释(三)》相关规定

..... 北京市西城区人民法院 吴献雅 (432)

七、强制执行制度

裁判问题引发执行难现象透视

——以H市中院及辖区基层法院为研究样本

..... 河南省鹤壁市中级人民法院 王光亮 谷朝宪 丁武军 (440)

民事执行权配置及运行研究

——以民事执行政策变迁为视角

..... 广东省珠海市中级人民法院 管文超 (451)

理论与实践的契合：民事执行权法院配置模式的重新审视、实践

检讨与完善 广西壮族自治区南宁市中级人民法院 许 威 (462)

八、涉诉信访制度

“非法院受理范围”纠纷回流司法现象反思

——以×市基层法院裁定不予受理转化涉诉信访现状为研究

样本 江苏省新沂市人民法院 顾乐永 张洪新

江苏省徐州市中级人民法院 仲研文 (470)

试论我国涉诉信访制度的功能错位与回归

..... 兰州铁路运输中级法院 郝广庭 李德福 (481)

九、知识产权司法保护

化方为圆：著作权民事司法对立法的中国式演绎

..... 天津市高级人民法院 王忠诚 (487)

我国知识产权“十大案件”制度设计与实践

——以功能偏差与价值回归为中心

..... 湖南省高级人民法院 邓志伟 张 平 陈梦群 (495)

理性的量化：知识产权法定赔偿之恪守与超越

——基于 310 份案例之 SPSS 统计分析

..... 湖南省长沙市中级人民法院 黄学里 李建星 (507)

变迁、比较与完善：侵害著作权法定赔偿问题研究

——以不同阶段抽样裁判文书为研究视角

..... 重庆市第四中级人民法院 孙海龙

重庆市第五中级人民法院 赵 克 (520)

竞业限制不正当竞争诉讼研究

——以竞业限制与商业秘密的关系为视角

..... 陕西省西安市中级人民法院 姚建军 (529)

第二编 刑事法律适用

一、刑事诉讼程序篇

(一) 刑事诉讼基本理论

完善刑事审判制度的宏观思考

——以刑事审判运行现状为实证分析

..... 云南省高级人民法院 洪一军 (543)

“赢在二审”

——有害正义：刑事诉讼中的博弈关系难题

..... 福州铁路运输法院 陈亚尔 (555)

看得见的正义：刑事被告人知悉制度透视

——以法院/法官的行动选择为视角

..... 广东省东莞市第二人民法院 黄 琪

广东省高级人民法院 谢锐勤 (563)

刑事诉讼中被害人参与异化之研究

…………… 天津市第二中级人民法院 石 磊 (577)

从“先刑后民”到“先民后刑”:刑事被害人权益有效救济的

理念与规则…………… 江苏省宿迁市中级人民法院 朱千里 赵春秀 (586)

过程与事件:社会生活中的赔钱减刑

…………… 江西省乐安县人民法院 杨 新 胡 伟 杨 舟 (595)

从形式到实质:论刑事判决的合情理性

…………… 浙江省海宁市人民法院 郭百顺 (604)

刑民裁判“冲突”研究:从事实一致到程序正当

…………… 福建省长乐市人民法院 陈 剑

福建省福州市中级人民法院 赵雪莹 (613)

魅影依旧:公捕公判的谱系阐释

——从中国基层司法经验出发

…………… 湖南省临湘市人民法院 胡秋玲 (622)

隐形的偏好:刑事审判错误预防系统之检视与矫正

…………… 广东省广州市越秀区人民法院 张金浪 钟尉函 (632)

(二) 刑事诉讼制度

论取保候审“候审期折抵与赔偿”制度之构建

——以新修订刑事诉讼法对取保候审增添“禁止令”规定为

契机…………… 北京市海淀区人民法院 章 波 (646)

重新鉴定、伤残鉴定问题探析与重新厘定

——被鉴定人拒不重新鉴定与治疗终结后的伤残鉴定

问题解决路径…………… 河北省尚义县人民法院 殷凤梅 (656)

否定之否定:刑事案卷移送制度改革的轮回

…………… 福建省三明市三元区人民法院 魏治文 (663)

并不仅仅是“接力赛”

——刑事法官阅卷行为的观察、反思与展望

…………… 湖南省高级人民法院 陈盎然

湖南省娄底市中级人民法院 李 琛 (671)

论刑事诉讼中的法官庭外调查权:基于实证研究的

讨论…………… 福建省福州市台江区人民法院 熊裴彦

福建省福州市中级人民法院 林忠明 (684)

透视与反思:刑事案件当庭宣判率的理性认识和机制演进

…………… 湖南省永州市中级人民法院 唐 慧 夏宁春 (694)

量刑说理的价值解构与理性回归

——基于某市基层法院刑事上诉案件的实证考察

..... 江苏省淮安市中级人民法院 田 庚 (703)

论刑事二审程序审理方式之重构

..... 河南省高级人民法院 袁小刚 (712)

超越个案公正

——新《刑事诉讼法》再审程序的转型与完善

..... 天津市滨海新区人民法院 乔 溪 (720)

开放、两造与多元：判刑假释案件开庭审理模式之设计

——以 M 省部分中级法院为范本

..... 四川省眉山市中级人民法院 倪玉君 (730)

未成年人刑事司法中社会调查制度之运行困境与出路

——以调查程序启动的强制性为落脚点

..... 广东省广州市番禺区人民法院 张培芹 (742)

从形式走向实质：未成年人刑事案件圆桌审判方式的完善路径

探讨 湖南省浏阳市人民法院 范登峰 易慧琳 (754)

第一编 公正司法与 社会正义