

程序违法之鉴定意见不可采信的法律分析

四川省社会科学院法学研究所 李君临

一、问题缘起

颜xx诉眉山市房管局房屋登记纠纷一案(2016)川1402行初7号,因第三人提出原告的起诉已超过起诉期限,法院特委托鉴定机构对相关证据材料予以鉴定。鉴定意见认定原告早就知悉被告的房屋登记行为,故已超过起诉期限。但本院认为,根据如下理由,该鉴定意见不可采信,

二、法律分析

(一)西政中心非法定程序选出

2016年4月7日,经法定摇号程序选出的鉴定机构为四川求实司法鉴定所(下称求实所)。4月28日,求实所入场鉴定,因客观原因鉴定未果。在这种情况下,本应按举证规则径行判决,但法院既不让当事人协商也未摇号,强行决定直接委托西政中心重新鉴定,程序严重违法。

根据《中华人民共和国民事诉讼法》第76条“当事人可以就查明事实的专门性问题向人民法院申请鉴定。当事人申请鉴定的,由双方当事人协商确定具备资格的鉴定人;协商不成的,由人民法院指定。”之规定,即使本案重新鉴定具备合理性,也应该由当事人在具备资格的鉴定人库中协商选择一家鉴定机构;协商不成的,才由人民法院指定。事实上,除了西政中心,北京、上海、成都还有数家鉴定机构具备指纹鉴定资格,法院本应组织当事人在北京、上海、重庆、成都的适格鉴定机构中协商选择,协商不成时摇号决定。但不知何故,法院对其他鉴定机构视若无睹,对西政中心情有独

钟,不顾上诉人的一再反对,坚持委托西政中心鉴定,所以产生这样一个鉴定意见。这样的鉴定意见完全是毒树之果,理性的法官断不该采信。

在求实所鉴定未果之后,法院从未组织当事人选择鉴定机构,便径行指定了西政中心。但令人震惊的是,法院居然说“本院再次组织三方当事人进行选择,因当事人不能达成一致意见,本院指定西政中心进行鉴定(一审判决书第14页第7-9行)”,可谓指鹿为马,恍若赵高再世。

(二)检材均系非法取得

西政中心[2016]鉴字第2148号司法鉴定意见书载明的检材为标称颜xx捺印的《乐嘉律师事务所律师眉山分所授权委托书》和《民事起诉状》,本案证人伍xx称该两份检材均系其在代理颜xx执行案件时取得。

《中华人民共和国律师法》第38条规定:“律师应当保守在执业活动中知悉的国家秘密、商业秘密,不得泄露当事人的隐私。律师对在执业活动中知悉的委托人和他人不愿泄露的有关情况和信息,应当予以保密。但是,委托人或者其他人准备或者正在实施危害国家安全、公共安全以及严重危害他人人身安全的犯罪事实和信息除外。”据此,即使该授权委托书和民事起诉状真有颜xx签名或捺印,即使法院向伍xx或其所属律所调取该授权委托书及民事起诉状,因该授权委托书和民事起诉状既无关国家安全、公共安全,也无关任何他人的人身安全,纯属当事人隐私,伍xx及其所在律所均不得对外提供。法院也应当知道,向律师或其所在律所调取当事人无关国家安全、公共安全、他人安全的个人隐私信息,已属非法,更不可作

为定案证据。

《最高人民法院关于行政诉讼证据若干问题的规定》第57条规定:“下列证据材料不能作为定案依据:(一)严重违反法定程序收集的证据材料……”;第58条规定:“以违反法律禁止性规定或者侵犯他人合法权益的方法取得的证据,不能作为认定案件事实的依据。”《乐嘉律师事务所律师眉山分所授权委托书》和《民事起诉状》的取得均违反了《律师法》第38条的禁止性规定,依法不能作为定案证据。

(三)检材保管传递均违反法定程序

鉴定材料应当经当事人质证后当庭封存乃一常识,但本案的所谓检材1和检材2均未在当事人质证后当庭封存,实不知西政中心据以鉴定的检材1和检材2与2016年3月1日庭审时所看到的材料是否完全相同。

(四)鉴定程序严重违法

研读西政中心[2016]鉴字第2148号司法鉴定意见书可见,其仅将检材2与样本比较,压根未将检材1与样本比较,但其居然认为检材1“与样本右拇指印的相同特征量大质高”,在鉴定意见中言之凿凿地认定检材1系颜xx右拇指指纹捺印,实在让人震惊。

另,按该司法鉴定意见书自己所说,检材1和检材2仅有8个特征相同,在西政中心自己发现的全部15个特征中占比仅53%,哪里称得上“量大质高”?

(五)鉴定规范性虚无

西政中心[2016]鉴字第2148号司法鉴定意见书附注称其系参照SF/Z JD0201001-2015鉴定规范执行,但司法部

司法鉴定科学技术研究所(下称司鉴所)从未发布过编号为SF/Z JD0201001-2015的鉴定规范,不知道西政中心参照的是哪个国家的鉴定规范。

事实上,司鉴所曾于2015年11月20日发布《文件上可见指印鉴定技术规范》(下称《指印鉴定规范》),但其编号为SF/Z JD0202001-2015。

毋庸讳言,司鉴所发布的规范编号与西政中心[2016]鉴字第2148号司法鉴定意见书援引的规范编号仅一字之差,但鉴定机构出具的鉴定意见往往决定着诉讼胜败、罪或非罪,必须极度严谨,容不得一点散漫马虎。试想,西政中心可以把规范编号中的0202错写成0201,焉知其不会有意无意地把5个特征相同“看成”8个特征相同,把1个特征相同“写成”13个特征相同。

(六)鉴定过程极不科学

《指印鉴定规范》第7.3.1.5条要求《指印特征比对表》应标明制作者人、制作时间,并对记录内容进行审核确认。但西政中心[2016]鉴字第2148号司法鉴定意见书两张《指印特征比对表》均未标明制作时间。

《指印鉴定规范》第10.2.2.1条要求鉴定意见书应写明鉴定实施过程和科学依据,包括技术标准和技术规范,所用观察检验设备,检材指印的原始状态以及发现的指印特征数量,样本指印情况等。但西政中心[2016]鉴字第2148号司法鉴定意见书既未写明技术标准,也未写明使用的观察检验设备,不知道其是有火眼金睛还是有其他法器,能看出这许多相同特征。

综上,该鉴定意见率性随意,破绽百出,实不足采信。

“军民融合”让科技“华丽转身”

高老信

9月21日,第四届中国(绵阳)科技城国际科技博览会(简称科博会)在四川绵阳举行。本届科博会以“科技创新·军民融合·开放合作”为主题,集中展示了一大批科技含量高的展品。(9月22日光明网)

地处西南腹地的绵阳,汇聚了大批国防重点科研院所以及长虹、九洲为代表的大型骨干军工企业。在绵阳20多万的科技工作者,为这座城市注入了一种独特的精气神。从原子弹、氢弹试爆成功,到“天宫二号”成功发射,绵阳国防科研事业跨越两个世纪,铸“国之重器”,为共和国保驾护航功不可没。

随着国家发展重心从国防战备向经济建设转变,各种条条框框,束缚着这座有着辉煌历史城市的发展,绵阳守着科技资源的“宝山”却在“饿肚子”。绵阳要发展,“军民融合”就成为首选。国家对绵阳科技城的支持及绵阳的一系列创新、创业扶持政策出台,更让军工科技“华丽转身”提供了顶层设计安排。

与往届相比,本届科博会开展以“科技创新·军民融合·开放合作”为主题元素,将加强高新技术成果和军民两用技术成果的转化和产业化进程,将在更大范围、更广领域、更深层次深化合作,促进军民融合,用科技创新为经济发展再添新动力。

习近平总书记强调,“谁牵住了科技创新这个牛鼻子,谁走好了科技创新这步先手棋,谁就能占领先机,赢得优势。”指明了科技创新的方向路径,为新形势下科技创新发展提供了科学理论指导。

在当前经济下行压力增大的背景下,科技创新对经济的推动力,正日益凸显。当前,军民融合已上升为国家战略,迫切需要选择典型地区大胆探索、先行先试,在体制机制和政策举措上率先实现突破瓶颈,努力形成国家层面可复制推广的军民深度融合发展路径模式。作为军民融合的“试验田”和创新驱动发展的重要载体,作为全国唯一的科技城绵阳勇立潮头,敢为人先在同类城市中首屈一指,为这座美丽的城市增光添彩。

军民融合是供给侧结构性改革的需要,也是大势所趋。当前在军工企业和民营企业的深度融合过程中,要抓住军工科研改革机遇,扎实推进军工单位与地方民营企业的合作对接,在军民优势资源共享、发展混合所有制经济等方面大胆探索,扩大民营企业的市场空间,在促进民营企业提质增效的同时,又能催生其创造新的功能,实现军工科技向民营企业“华丽转身”。



工程建设领域易生腐败 廉洁风险防控怎么做

张珂

廉洁风险防控是把现代管理科学中的风险管理理论应用于防腐倡廉工作实际,针对因教育、制度、监督不到位和党员干部不能廉洁自律而产生的廉洁风险,以有效防范或及时化解为核心内容。主要在人、财、物等重点领域、关键环节以及重要岗位权力运行中的风险和管理中的薄弱环节,切实查找在思想道德、外部环境、制度机制和岗位职责等方面可能发生腐败行为的风险点,并采取针对性措施科学预防。

工程建设属于廉洁风险多发易发领域,在风险查找中很多小岗位也存在着大风险,为此,笔者结合工作实际谈一谈开展工程建设廉洁风险防控工作的几点认识和体会。

一、工程建设廉洁风险基本诱因

1、个人面对诱惑心存侥幸,投机取巧。认为自己行为隐蔽、方法巧妙、手段高明,认为自己后台硬、关系网广,即便收贿,也能轻易过关,因而心存侥幸。实际上侥幸心理的要害是低估了纪检监察部门的决心和力度,高估了自己的伎俩和本事。

2、个人面对诱惑管不住自己,经不住考验。在“小节”问题,不能严于律己,认为“吃一点、喝一点、玩一点、得一点”是区区小事,无伤大雅,捞点小恩小惠小利算不了什么。其实不然,任何事物都有一个从量变到质变的过程。某些人之所以违法乱纪,都是从小错犯起,直至病入膏肓不可救药。

3、对党员干部的教育考核乏力。目前,廉洁教育形式多样,但少数人员没有达到入耳、入脑、入心的境界,没有强制考核机制,导致这部分人放松学习,疏于思考。被查处过的违法违纪人员警示教育报告没有少听,电视上审判的镜头也没少看,他们在思想上没有认识,只认为那是事与己无关,从没想到能和自己联系在一起,更没有触动心灵。

二、开展工程建设廉洁风险防控点查找

1、明确查找的重点。工程建设廉洁风险重点是查找业务流程、制度机制和外部环境等方面的廉洁风险点;各管理岗位重点查找职业道德、岗位职责和外部环境等方面的廉洁风险点。

2、客观评定风险等级。针对各专业组管理岗位结合职权重要程度,对查找的廉洁风险点进行定级,不要随意提高或降低风险点等级。在评定岗位风险等级时,不能眉毛胡子一把抓,要针对风险的等级进行客观分类管理。在具有“三重一大”决策权的重要岗位查找出的廉洁风险,应视为高等级或较高等级的风险,在评定风险等级中,应坚持就高不就低的原则,宁可把小问题夸大,也不可把大问题看小,风险防控才能有效地运用。

三、工程建设廉洁风险防控管理措施

1、岗位梳理查找风险。每一项权力就是一个廉洁风险点,一个个风险点,是埋在岗位上的一个个“地雷”,是廉洁从业建设的“雷区”。要排除这些“地雷”,只有通过耐心细致严密谨慎地查找,才能消除“雷患”。就易地技改项目来说,在查找中须更加仔细、严谨。一是分岗位清权确责,让权责一目了然;二是分类排查风险,让风险无所遁形。在涵盖人、财、物工作各方面和全过程中对照岗位一一查明风险点,让岗位、职责一一明确,做到分权制约,从根本上解决了干什么、怎么干的问题,做到防控机制有的放矢,确保预防腐败各项要求落实到每一个工作岗位、每一位员工。

2、制度保障排除风险。首先是填补制度空白。对因制度缺失导致的廉洁风险,要坚持有权力必有制度约束,使权力在制度的约束下运行。其次是弥补制度缺欠。对已有的制度进行是否符合实际、是否适合科学管理,以及权力运行的新特点是否有滋生腐败问题的新倾向,作深入的研究分析,找出制度漏洞,先后对资金费用报销的审批程序进行修订完善,提高制度的实用及风险防控。第三是提高制度的执行力。抓好廉洁风险防控最终只有通过制度的执行才能达到廉洁风险防控的目的,才能维护制度的严肃性,否则一切都是空谈。

3、教育崇廉明确风险。廉洁教育在廉洁风险防控中起着基础性作用,企业这两年也进行了一些探索,着力抓好普遍性教育,开展好警示教育,积极开展探索廉洁文化建设,如发一条廉洁从业短信等活动,把谈

话教育作为关心、帮助、爱护员工的一项重要举措来实施,充分发挥廉政谈话在防范廉洁从业风险防控中的预警促廉作用。

4、监督促廉排除风险。加强对人、财、物等重点环节、重点部位权力行使监督,是为廉洁风险防控工作实施保驾护航,树立执行制度零容忍的理念。就我们企业来说,一是建立外部联动监督机制。借助地方检察机关的外部监督力量,搭建共同预防职务犯罪工作平台。与黔南州人民检察院联合制定下发《黔南州人民检察院、贵定厂共同开展易地技改工程建设项目预防职务犯罪工作联系协调制度》、《贵定厂易地技改项目建设专项预防职务犯罪工作实施方案》。通过相关制度的建立,充分发挥地方检察院职能作用和优势,充分发挥预防咨询和预防控制在工程建设中的重要作用,把专项预防职务犯罪工作落到实处;二是建立企业层面的易地技改项目纪检监察制度,以公司《关于印发〈技改工程项目廉政监督管理办法〉的通知》为根本指导,结合企业实际,在工厂层面建立7个易地技改项目纪检监察类制度,为扎实开展易地技改项目廉政监督工作提供制度保障;三是建立指挥部内部廉政监管制度,制定实施《贵定厂易地技改指挥部内部廉政监管实施细则》,保障指挥部内部党风廉政建设主体责任和廉政监管的落实到位。针对容易发生问题的关键岗位、关键环节坚持多提醒、勤教育,常敲警钟,防微杜渐;对有苗头性倾向性问题的,适时亮“黄牌”促其警觉,筑起拒腐防变的道德防线。



贵州高速公路集团有限公司党委委员、董事、副总经理 汪金育

企业综合实力不断增强的同时,为助推全省经济社会加速发展、加快转型、推动跨越做出了应有的贡献。

狠抓投资,确保投资,助推经济社会发展。“十二五”时期,高速集团在省交通运输厅的坚强领导下,以“四个全面”为统领,狠抓进度,确保投资,助推经济社会发展。建成24条(段)高速公路1936公里,累计建成高速公路3271公里,占全省高速公路通车总里程5128公里的64%,连通全省9个市(州)75个县(市、区),为全省提前3年实现县县通高速公路目标做出积极贡献;完成高速公路投资

认真履责 推进贵州经济社会发展

1585亿元,约直接拉动GDP增长6340亿元,提供就业岗位287万个,使用钢材395万吨、水泥2344万吨,为全省稳增长、调结构、惠民生作出了贡献。

提升服务,完善功能,最美高速推动有力。截至2015年底,高速集团负责管养的高速公路里程共3435公里,占全省高速公路通车里程的67%以上。自全省“多彩贵州·最美高速”、“多彩贵州·平安高速”工作创建以来,高速集团按照省委、省政府关于安全生产工作部署和省主要领导有关“形成一道风景线,培育一个服务业”的重要批示精神,不断创新机制、整合资源、凝聚力量,“十二五”期间,投入近15亿元资金,完成了72个收费站的改扩建和59个服务区的改造,从硬件改造和软件升级两方面同时发力,全面深入开展双创工作,奋力打造高速公路优质服务品牌形象,所辖高速公路服务质量水平持续提升,得到广大司乘群众一致好评,为全省经济社会后发赶超、加快全面建设提供强有力的交通运输保障。在2015年全国百佳示范服务区评选活动中,高速集团水洋湾、久长服务区被评选为全国示范服务区,乌江、云峰等6对服务区被评选为全国优秀服务区。

科学规划,合理布局,多元发展赢得先机。随着高速公路网的不断完善,高速公路建设速度逐步放缓,高速集团面临新常态带来的

新机遇和新挑战,发展的重心逐步向高速公路运营管理和市场化经营倾斜。高速集团依托高速公路运营等主营业务的发展,扩展主营业务以外的其他新的增长点,加大与地方政府的深度融合,进行城市综合体、大数据产业、智慧交通、旅游生态、商贸物流、医疗健康等领域的投资发展,逐步形成以经营高速公路为主,其他业务齐头并进的多元化经营格局。2015年,高速集团多元化产值达47亿元。下属贵州交通物流集团有限公司为“全国4A级物流企业”;下属贵州黔通智联科技产业发展有限公司专门负责贵州省交通大数据采集、数据挖掘、数据应用服务及市场运营工作,是全省“交通云”平台建设运营单位。为快速启动产业经营和资本运作“双轮驱动”模式,2016年8月5日,下属贵州道坦科技股份有限公司在“新三板”挂牌上市,是贵州交通系统首家挂牌上市企业,成为贵州科技型企业“新三板”上市的第一家企业;2016年8月20日,高速集团与贵州交通建设集团共同投资成立的贵州交通产业发展基金有限责任公司、贵州交通投资管理有限公司正式挂牌。

夯实基础,增强活力,党的建设亮点纷呈。为充分发挥党在企业中的政治核心作用,全面加强“两个责任”落实,进一步强化党的建设和党风廉政建设,高质量高效率完成各项目标任务,助推高速集团在科学发展中实

现健康跨越发展。自群众路线教育实践活动以来党建廉建工作取得明显成效,深入开展“三严三实”专题教育和“两学一做”学习教育,着力推进“四型机关”和“贵州高速先锋”工程创建,党风、作风明显好转。“十二五”期间,全公司共有85个先进集体,33个先进个人获得省部级以上荣誉表彰,1个人和1个团队荣获“最美中国路姐”称号,3个集体和5个人获得三年会战表彰。抓好干部选拔和人才培养工作,五年中通过公开竞聘、竞争性选拔、民主推荐等多种形式的领导人员选拔方式,先后提拔72名集团公司中层管理人员;选送干部职工6074人次参加各类培训;共有503人获得初级职称,286人获得中级职称,233人获得高级职称;3人获得高层次人才C类绿卡,1人获得“千”层次创新型人才称号,2人获得省管专家称号,1人获得国务院政府津贴。2016年启动干部“四风”整治,坚持从严管理干部,扎实抓好“四风”整治,严肃监督执纪问责,始终保持惩治腐败高压态势。

下一步,我们将认真学习贯彻中央精神和省委、省政府指示,创新理念、强化担当,认真履责,为加快补齐短板、推进贵州经济社会发展、实现“十三五”目标作出积极贡献。

(本文系作者在“2016年贵州企业100强民营企业100强暨全省第十七届企业管理创新成果发布会”上的经验交流发言)