

陈兴良 主编

CRIMINAL LAW REVIEW

39

ON THE DUALITY OF CRIMINAL LEGAL NORM

刑事法评论

刑法规范的二重性论



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

刑事法评论：刑法规范的二重性论/陈兴良主编. —北京：北京大学出版社，2017.6
ISBN 978 - 7 - 301 - 28632 - 6

I. ①刑… II. ①陈… III. ①刑法—研究 ②刑事诉讼法—研究 IV. ①D914.04
②D915.304

中国版本图书馆CIP数据核字(2017)第199391号

- 书 名** 刑事法评论：刑法规范的二重性论
Xingshifa Pinglun: Xingfa Guifan de Erchongxing Lun
- 著作责任者** 陈兴良 主编
- 责任编辑** 王丽环 苏燕英
- 标准书号** ISBN 978 - 7 - 301 - 28632 - 6
- 出版发行** 北京大学出版社
- 地 址** 北京市海淀区成府路205号 100871
- 网 址** <http://www.pup.cn> <http://www.yandayuanzhao.com>
- 电子信箱** yandayuanzhao@163.com
- 新浪微博** @北京大学出版社 @北大出版社燕大元照法律图书
- 电 话** 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62117788
- 印 刷 者** 北京京华虎彩印刷有限公司
- 经 销 者** 新华书店
- 730毫米×980毫米 16开本 40.75印张 822千字
- 2017年6月第1版 2017年6月第1次印刷
- 定 价** 98.00元

未经许可，不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有，侵权必究

举报电话：010-62752024 电子信箱：fd@pup.pku.edu.cn

图书如有印装质量问题，请与出版部联系，电话：010-62756370

目 录

主编絮语/陈兴良 (1)

理 论 前 沿

刑法规范二重性要论

——行为规范与裁判规范的范围异同、内容离合与反馈互动/茹士春 (1)

一、行为规范与裁判规范的范围异同 (1)

二、行为规范与裁判规范内容离合 (8)

三、行为规范与裁判规范的反馈互动 (15)

机能行为无价值论之提倡

——兼评结果无价值论与行为无价值论/罗世龙 (24)

一、行为无价值与结果无价值之争的中国命运 (24)

二、结果无价值论之批判 (30)

三、机能行为无价值论之倡导 (39)

结语 (53)

片面共犯研究

利用行为视角下的片面共犯否定论/胡宗金 (54)

一、共同犯罪的立法比较 (54)

二、片面共犯学说的梳理及评析 (56)

三、解决方案 (62)

片面共同正犯否定论

- 基于交互支配性的证成/张召怀 (68)
- 一、引言 (68)
- 二、学说的梳理与简评 (69)
- 三、本文的立场 (76)
- 四、一个简短的结语 (82)

结果加重犯研究

- 被害人自我答责视角下的结果加重犯论/段 蓓 (84)
- 一、问题的提出 (84)
- 二、以现有思维模式处理该问题的瓶颈 (85)
- 三、结果加重犯中被害人行为介入时结果归属认定思路之重构 (100)
- 四、结论 (112)
- 结果加重犯之共同正犯研究/张 伟 (113)
- 一、引言 (113)
- 二、结果加重犯之立法沿革与罪质构造 (114)
- 三、结果加重犯之共同正犯的理论与实践及其反思性检讨 (121)
- 四、结果加重犯的共同正犯之消解 (126)
- 五、数人参与结果加重犯的法律适用之于犯罪参与的体系性思考
- 代结语 (128)

刑罚学研究

- 新刑罚学:矫治策略的出现及其启示/[美]Malcolm M. Feeley Jonathan Simon 文
乔 远 译 (129)
- 一、传统刑罚学 (131)
- 二、新刑罚学的特征 (132)
- 三、新的机能与传统模式 (139)
- 四、新刑罚学的社会基础 (144)
- 五、结论 (149)

刑罚理论的新动向:从综合论到沟通论

- 达夫(R. A. Duff)的沟通理论及中国镜鉴/马永强 (150)
- 一、问题的提出 (150)
- 二、超越综合论的沟通理论 (151)

三、沟通性刑罚理论的核心观点	(156)
四、沟通理论与刑事归责的条件	(162)
五、中国语境下的镜鉴	(168)
刑罚目的与犯罪论体系:由“刑”到“罪”的思考/高颖文	(170)
一、刑罚目的理论的谱系循迹与反思重构	(170)
二、犯罪、犯罪论体系与刑罚目的——理论沿革的视角	(183)
三、小结:刑罚目的与刑法教义学——突破还是限制?	(193)
四、中国语境下的刑罚目的与犯罪论体系	(195)
结语	(203)

实 证 研 究

刑法中的因果关系判断

——从特殊体质致死类案件切入/张 喆	(204)
导论	(204)
一、因果关系理论概览	(206)
二、特殊体质致死类案件中因果关系判断的实质分析	(215)
三、因果关系理论的形式化理解和规范性填充	(240)
四、总结、问题及展望	(257)

受贿罪量刑影响因素实证研究

——基于 2014 年全国 4 205 份判决书的研究/林嘉珩	(260)
一、问题的提出	(260)
二、数据及模型描述	(262)
三、关系分析与研究发现	(268)
四、“法外因素”合理性分析	(283)
五、结语	(288)

域 外 传 译

客观归责的体系/[德]英格伯格·普珀(Prof. Dr. Ingeborg Puppe) 文

徐凌波 曹 斐 译	(289)
一、客观归责理论:论题的集合	(289)
二、客观归责体系的基础	(292)
三、注意规范一般能够(Generelle Geeignetheit)避免因果流程	(298)

四、总结	(302)
德国经济刑法的发展和现状/[德]马克·恩格尔哈特(Marc Engelhart) 文	
徐 剑 译	(304)
一、引言	(304)
二、定义与犯罪学方面	(305)
三、发展动因	(306)
四、实体刑法的发展	(310)
五、程序法的发展	(320)
六、软法的发展:合规	(324)
七、结论	(326)
欧盟版权刑法的发展/[德]乌尔里希·齐白(Ulrich Sieber) 文	
朱奇伟 译	(327)
一、相关犯罪和保护措施	(327)
二、国际法律的规定	(333)
三、各国的规定以及各国对指令的实施	(344)
四、总结	(351)
有关危险犯的争论/[德]海因茨·科里亚特(Heinz Koriath) 文	
张志钢 译	(352)
一、围绕什么问题而争论	(352)
二、关于所谓的具体危险犯领域中的争议问题	(355)
三、关于所谓的抽象危险犯领域中的争议问题	(364)
四、总结与结论	(372)

域 外 视 野

行政领域与刑事领域间的个人数据流通

——德国基本权利理论的实际运用/刘 昶	(373)
一、《德国刑事诉讼法》中的数据使用规则	(374)
二、德国数据使用规则的理论基础	(378)
三、德国数据使用规则中的“假设的替代干预”理念——基于基本权利理论的分析	(383)
四、结语	(390)

日本规范违反说之规范本质学说述评/郭栋磊	(391)
一、引论	(391)
二、日本学者：“法规范”的本质	(395)
三、“伦理价值”和文化因素对法规范本质的影响	(400)
四、日本理论新近“法规范”含义的转向	(404)
五、规范违反说放弃“社会伦理主义”的动因	(407)
六、结语	(409)
日本《犯罪白皮书》解读/[日]松尾刚行	(411)
一、从日本监禁率解读日本刑事司法	(411)
二、过去三十年监禁率的变化	(417)
三、与监禁率有关系的数据	(418)
四、从数据看监禁率变化的原因	(424)
五、监禁率变化的社会原因	(427)
结语	(436)

专 题 研 究

刑法解释方法位阶性否定论/刘俊杰	(438)
一、问题的提出	(438)
二、位阶性肯定论及主要问题点	(439)
三、位阶性否定论及主要理由	(442)
四、对位阶性否定论之重新论证	(444)
五、基于否定论的刑法解释路径	(450)
六、基本结论	(456)
论作为与不作为的区分/徐 成	(457)
一、问题的提出	(457)
二、学说争议：事实与规范之间	(458)
三、义务形态与权利关系：事实与规范的协作	(473)
四、结语	(485)
刑事政策出罪方法论	
——基于历年刑事司法判决的思考/夏 伟	(486)
一、问题的提出与刑事政策出罪的确立	(486)
二、刑事政策出罪的语境选择	(491)

三、刑事政策出罪的价值哲学与体系位置	(493)
四、归属于刑事政策的出罪方法	(498)
五、结语	(502)
论主从犯特殊区分制的共犯体系/田 然	(503)
一、双层区分制是一个伪命题	(504)
二、我国的共犯体系并非单一制	(510)
三、超越区分制或单一制的统摄——主从犯特殊区分制之维护	(516)
论教唆行为的两种性质	
——兼议《刑法》第29条第2款之理解/蔡 颖	(522)
引言	(522)
一、教唆行为的性质争论	(523)
二、教唆行为的第一种性质:从属于正犯之共犯行为	(531)
三、教唆行为的第二种性质:应受处罚之预备行为	(542)
四、结语	(551)
论侵占封缄物的行为定性 with 占有之问题/夏尊文	(554)
一、国内外学术分歧评述	(554)
二、解题之道——事实占有与法律占有之分	(559)
三、延伸思考	(564)
帮助信息网络犯罪活动罪的司法适用/熊亚文	(566)
一、问题的提出	(566)
二、中立帮助行为可罚性范围之限制标准	(568)
三、帮助信息网络犯罪活动罪之限缩适用	(572)
四、结语	(577)
认罪协商程序中的犯罪事实认定问题	
——基于美、德两国经验的比较法考察/陈苏豪	(578)
一、中国语境下认罪协商概念的提出	(578)
二、当庭承认犯罪事实的形式	(583)
三、犯罪事实的证明标准	(588)
四、定罪后就事实问题提出的上诉	(593)
五、对我国的启示与借鉴意义	(599)
论讯问录音录像证据功能的主观化/方柏兴	(602)
一、问题的提出	(602)

二、讯问录音录像证据功能的理论预设	(603)
三、讯问录音录像证据功能的主观化	(607)
四、讯问录音录像证据功能主观化的成因	(611)
结语	(616)
《犯罪学基础:新维度》知识论述评/王燕飞	(618)
一、全面阐释:以知识内容与体系为重心	(618)
二、美国视角比较:宏观—微观双重推进	(623)
三、结论:中国借鉴与启发意义	(630)
《刑事法评论》征稿启事	(637)