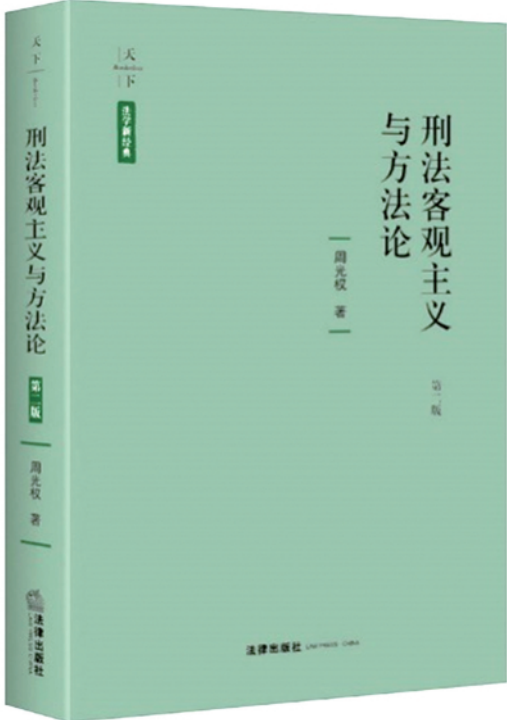


《刑法客观主义与方法论》序言

书林臧否



内容简介:
《刑法客观主义与方法论(第二版)》作者周光权,本书在“刑法客观主义与方法论展开”部分,分别讨论刑法方法论与司法逻辑、客观归责的方法论意义、刑法价值判断、我国刑事案例指导制度的困境与前景等问题;在“刑法客观主义与证据运用”部分,研究明知与刑事推定、刑法与控方证明责任、证明标准的实务运用、渎职犯罪的指控难点、非法证据排除:刑法与刑事诉讼法的交错等专题;在“刑法客观主义与刑罚适用”部分,则对量刑程序改革的实体法支撑、量刑上的禁止不利评价原则、禁止重复评价、协助抓捕同案犯型立功、法官量刑与账目计算等问题进行思考。
本书对上述问题进行系统研究,意在结合刑法客观主义及其方法论与现代诉讼理念,最大限度地防止刑法适用出错,以实现刑法的人权保障功能。

□ 周光权

自启蒙主义、理性主义旗帜得以高扬之后,欧陆各国为实现法治目标,无不将刑法基本立场定位于客观主义(稍微有些特殊的是意大利刑法学,其主观主义色彩较为鲜明)。刑法客观主义的特色在于:(1)着眼于外部的行为及其结果,而且客观化、类型化、抽象化行为的存在直接决定了其理论上的基本取向。(2)犯罪行为可能是由有特殊素质或个体际遇的具体个人实施的,但是行为人之间的差异仅是犯罪学的研究对象,而在刑法学上不重要。(3)理论建构的目标是确保判断有依托,且判定标准明确,以切实保障人权、实现司法正义。刑法客观主义和主观主义的差别在于,是否肯定对客观要素的判断具有优先于主观要素的地位;是否能够通过对客观要素的反复检验,来确保刑法思维的客观性。
虽然客观主义在总体上代表了世界刑法学发展的潮流,但是,要真正实现刑法客观主义可谓知易行难。刑法客观主义要求方法论的合理性,必然要顾及刑事程序与司法逻辑,唯此才能解决司法难题,以最终实现保障人权的目標。在实质地判断被告人是否有罪时,如何在方法论上确保客观要素绝对重要的理念,遵循先客观后主观的司法逻辑,是需要认真对待的刑法学难题。本书将对客观主义之下刑法方法论的总体面貌以及某些问题的具体研究路径进行思考。基本观点是:我国刑法学应当坚持和发展客观主义,确立客观要素在犯罪论体系中的核心地位,确保客观的违法判断优先,对行为进行分层次的、价值上的判断,为确保刑法客观主义的实现,在司法上判断被告人是否有罪时,必须先确定行为人的客观行为、判断违法性,再判断其主观上无犯罪的意思、是否具有责任;对于客观上不可能造成法益侵害或危险的行为,必须得出无罪结论,因此,需要认真研究刑法客观主义之下的刑法方法论问题。
本书试图将上述立场贯彻到对所有刑法问题(包括定罪和量刑)的处理中。全书分为上、中、下三篇,分别讨论刑法客观主义与方法论展开、刑法客观主义与证据运用、刑法客观主义与刑罚适用。贯彻刑法客观主义的过程,是对刑法方法论的合理运用,确保客观判断绝对优先的过程,也是刑事程序法观念在实体法上得以运用的过程。本书的核心内容是:合理的刑法理论必须顾及方法论的合理性,必须考虑刑事程序与司法逻辑,必须有助于解决某些司法难题,以最终实现保障人权的目標。
刑法的客观判断,不仅是如何看待因果关系的问题,而且与法益概念、刑法价值判断等问题有关,甚至涉及如何协调刑法基本立场、刑法方法论和司法逻辑三者之间关系的问题。
刑法客观主义和程序法交汇的问题,在犯罪论体系建构、刑法客观主义的实现、刑法谦抑性的确保、共犯处罚、认识错误、作为犯中保证人地位的错误、受胁迫的认定、量刑情节的评价等方面大量存在。这说明,刑法学研究在方法论上如果不考虑刑事诉讼法的要求,显然在深度上是有限的,也会和司法实务之间存在过大的鸿沟。因此,刑法学者不能在研究刑法学问题时只思考处罚必要性问题,只思考通过定罪实现社会治理问题,而需要结合现代诉讼理念来思考在运用刑法理论惩罚犯罪时,如何能够尊重和保障人权,实现刑事诉讼法的程序价值。
本书是一部刑法学著作,虽然其中部分专题涉及了刑事訴訟法领域,但基本的问题意识仍然是刑法学领域。本书真正关心的是:按照刑法客观主义立场,对犯罪的指控,认定如果要向刑法客观主义倾斜,就应该将犯罪客观要素置于优先地位,在对客观要素的证明达到确实充分的程度之后,再审慎提出被告人具有犯罪故意、过失的主张。因此,司法活动应该遵循从客观到主观的路径,即因合法权益受到了侵害或者威胁,并且证明是由人的行为造成时,才开始启动刑事追诉程序。唯其如此,才能确保司法行为不出错,不会殃及无辜。

华政的故事(七十九)
——共和国法治建设的一个侧影

故事连载

□ 何勤华

华政的朋友遍天下(上)

大学是传授知识的殿堂,而知识是没有国界的,所以,大学教育具有国际化的特质,老师、学生、课程、教学方法与办学理念以及人才(毕业生)就业,都没有国别、地域的界限。
由于华东政法学院位于上海这样开放的城市,所以在华政的基因里保存着国际化的元素。其与国外大学的交流,从建校初期就已经开始。
1952年,华政聘请了两位苏联专家瓦西丽娃和塔克马林娃来校任教;1955年,华政派出年轻教师彭万林赴苏联列宁格勒大学(现圣彼得堡国立大学)法律系学习;1955年5月9日至14日,高等教育部为提升华政的教学水平和改进教学工作,请到苏联法权史专家瓦里荷米托夫教授进行了5场讲座,既有法权知识的传授,也有法学教育方法的讲解和指导。受国家政治形势大气候的影响,20世纪50年代,华政主要是和苏联的大学进行交流。
作为我国南部主要的政法类大学,国家(特别是上海)一旦有接待外国乃至西方国家代表团的任務,就会交给华政来完成。从华政档案馆保留的文献来看,仅1956年12月至1958年8月,华政受上级部门委托,就接待了18个外国代表团。这些代表团有拉丁美洲青年代表团、拉丁美洲委内瑞拉青年代表团、叙利亚学生代表团、埃及文化代表团、黑非洲(华政档案馆文献内容)青年代表团、波兰高教代表团、捷克斯洛伐克政府代表团、南斯拉夫法律代表团、匈牙利科学院代表团、印度尼西亚学生代表团、东南亚青年代表团、日本教职员工会教育考察团、澳大利亚学生代表团、西班牙代表团、法国学生代表团、美国青年代表团等。
从上述来访的外国代表团来看,既有东欧国家,如波兰、南斯拉夫、捷克斯洛伐克、匈牙利等;有东南亚国家,如印度尼西亚等;也有拉丁美洲、阿拉伯等发展中国家,如埃及、叙利亚、委内瑞拉等;还有当时属于西方“资本主义”的国家,如日本、法国、西班牙和美国等。从这些代表团的性质来看,大部分是青年或者学生代表团,也有部分是政府代表团,还有个别法律代表团。从华政档案馆所保存的文献来看,1956年至1957年我国包括各个大学对外交流的活动都比较活跃,1957年年底以后,随着“反右运动”的逐步扩大、深入,对外合作和交流就越来越少。
从华政当时对外合作交流的内容来看,主要是青年人的培养、理想和信念等方面的内容,涉及专业尤其是法律的不是很多。但是在如何接待好、如何应对外宾的提问等方面,则是极为细致,非常周密。每次在接待外宾之前,接待人员都会制定详尽、周密计划,分析代表团的人员组成:男性多少人、女性多少人,年龄在哪一个阶段,职业包括工人、职员、教师以及文化、艺术、记者、编辑、牧师等,其中可能会包含国家安全情报人员等,接待原则强调“求同存异,实事求是”。之后会列出外宾可能提出的问题,并就这些问题设计出多种回答方案,如外宾可能会对中国的经济建设、文化事业、宗教政策、台湾问题、朝鲜战争、妓女改造、鸦片问题、民国时期文化遗产的传承和保护、群众对政府的态度、青年人的理想等问题感兴趣,就要事先做好准备工
1963年华政第一次复校时,由于当时特定的政治环境,学校的性质是“党校式”、“抗大式”的、半工半读的革命大学,培养的目标是熟练的、生产劳动型的、又红又专的无产阶级革命事业的接班人。因此,大学课程中法律专业知识的内容非常少,学术色彩几乎没有。而办学的国际化,基本上是向非洲等第三世界国家一边倒(此时苏联、东欧等社会主义国家也受到了排斥,被批判、定性为“修正主义集团”,已经不与之多来往了)。
华政真正的、自主的、活跃的、全方位的对外合作交流,或者说法律教育的国际化,是从1979年华政第二次复校后开始的。此时,国家拨乱反正,实行改革开放的国策,向世界敞开大门,并且鼓励国人走出去,在这种国家政治大环境下,华政的国际化教育、对外合作交流事业开始迅速地、稳步地向前发展。
(《华政的故事(七十八)》详见《法治日报》2021年2月2日9版)

一往无前的唯一力量 是你深爱着她

A LAND SO RICH IN BEAUTY

江山如此多娇

导演:安建 编剧:王成刚 领衔主演:罗晋 袁姗姗
出品:中共湖南省委宣传部 湖南广播电视台

剧情介绍:
坐落于金牛山上的碗米溪村是有名的贫困村,这里人均耕地不足6分,自然条件恶劣,交通闭塞,生活水平十分落后。2016年,庸城县坐龙滩镇副镇长、优秀的青年干部濮泉生来到碗米溪村担任村支书,都市女记者沙鸥也来到这里参与扶贫。二人灵活运用“精准扶贫”的各项政策,一手抓“扶贫先扶志”,一手抓“输血变造血”,带领村民在碗米溪村先后建立了桑蚕基地、茶叶合作社等产业,解决了贫困户精准识别、留守儿童、易地搬迁等各项难题,同时推动了金牛山隧道的顺利开工,彻底打开了庸城县的西大门。
二人的大胆实践与创新思维不仅根治了贫困村民的等靠要思想,还实现了农村产业的规模化,提高了农民的抗风险能力。最终在国家脱贫攻坚的收官之年,碗米溪村成功脱贫摘帽,一举实现了几代扶贫干部的夙愿。

大视野

“走进民法典”丛书



法律体系中具有重要地位,是一部固根本、稳预期、利长远的基础性法律。
为了给全社会学习民法典提供好读、实用的普法读物,法律出版社出版了“走进民法典”丛书。根据读者阅读需求的不同,开展分众化图书策划,有针对性地编写了《居民的民法典(插图版)》《村民的民法典(插图版)》《青少年的民法典(插图版)》《领导干部的民法典(插图版)》《企业的民法典(插图版)》5本图书。
本丛书图文并茂、通俗易懂,在形式上注意趣味性和知识性的结合。在资料的选取上,力求覆盖特定群体应知应会的关键问题,有助于读者全面学习掌握民法典核心内容,希望能够引起更多读者学习民法典的兴趣,培养遇事找法的习惯,让民法典走到群众身边,走进群众心里。

沉静中的能量

诗歌

□ 马行西

街上没有了交织的人流,
路上没有了飞驰的车辆,
14亿人口的泱泱大国,
好像冬眠了一样。

不是!
沉静的外表下面,
奔涌着一股股炙热的熔流,
正与瘟魔进行激烈的较量。

负压病房里,
身披厚重铠甲的白衣勇士,
日日夜夜寸步不离,
守卫着一张张病床。

显微镜旁,
科学家们争分夺秒,
剥离病毒的画皮,
寻觅一招制胜的良方。

街道、社区、村庄,
形容憔悴的基层工作者,

从清晨排查到日落,
又从子夜把守到天亮。

那灯火通明的车间,
比平时更加繁忙,
快些,快些,再快些!
快把口罩、药品、防护服运出工厂。

寒风、冰雪、饥饿都无所谓,
交通警察挺立在道旁,
无论如何,
都要确保救灾物资一路顺畅。

这是一场全民皆兵的会战,
人无分老幼,
单罩就是武器,
家门就是战场!

日本、韩国、俄罗斯,
几十个国家热情相帮,
即便自己身处贫穷、制裁、战乱,
也要把一份爱心装进机舱。

让那些幸灾乐祸的人见鬼去吧,
危难会让中国更加坚强!
待到春花烂漫的时候,
我们的天空一定会更加明朗!