

司法和国家权力的多种面孔



[司法和国家权力的多种面孔_下载链接1](#)

著者:[美]达玛什卡

出版者:中国政法大学出版社

出版时间:2004

装帧:平装

isbn:9787562025528

《司法和国家权力的多种面孔:比较视野中的法律程序》作者米尔伊安·R·达玛什卡，在不同的现代法律制度中，法官所扮演的角色有何区别？在英美、西欧和社会主义国家中，民事诉讼当事人、刑事被告以及他们的律师各享有什么权利？在这部启人深思的著作中，一位卓越的法学家对世界各地的法律制度如何管理司法以及政治与司法的关系作了高度原创性的比较分析。

作者介绍:

米尔伊安R.达玛什卡 (Mirjan R.Damaka) ， 1955年毕业于前南斯拉夫萨格勒布大学(University of Zagreb)，获法学学士学位；1960年于卢布尔雅那大学(University of

Ljubljana)获法学博士学位。1956~1957年在前南斯拉夫的审判法院和上诉法院担任书记员；1961~1962年在宾夕法尼亚大学作“两百周年校庆纪念访问学者”(Bicentennial Fellow)；1964年和1965年暑期任卢森堡国际比较法学院教授；1966~1968年任宾夕法尼亚大学客座教授；1968~1973年任萨格勒布大学教授，并于1970年出任系主任；1970~1971年担任克罗地亚议会刑事司法改革委员会主席；1972~1976年任宾夕法尼亚大学教授；1975~1976年任耶鲁大学客座教授；1976~1982年任耶鲁大学教授；1982~1996年任耶鲁大学福特基金讲座教授；1996~2008年，任耶鲁大学斯特林讲席教授；2008年退休后担任耶鲁大学斯特林讲席荣休教授。达玛什卡教授是《美国比较法杂志》编委、国际比较法学会会员、国际社会防卫学会会员、美国人文与科学研究院院士。主要著作有：《被告的地位》(1962)；《刑事法律与程序辞典》(塞尔维亚—克罗地亚语，1966)；《司法和国家权力的多种面孔》(1986)；《比较法》(与Schlesinger、Baade和Jerzog合著，1988)。主要治学领域包括：刑法与刑事司法、证据学、社会主义法律制度以及比较法。

目录: 达玛什卡的比较司法制度研究——代译序
致中国读者的引言

致谢

导论

一、对抗制与纠问制

二、法律程序与国家的社会经济组织

三、法律程序与政府的特性

政府的组织结构

政府的职能

建立一种统一的研究范式的提议

第一章权力的组织：科层式理想型和协作式理想型

一、政府事务管理的两种理想类型

二、科层理想型

官员的职业化

严格的等级秩序

决策的技术性标准

三、协作理想型

外行官员

权力的平行分配

实质正义

四、历史语境中的科层理想型和协作理想型

欧洲大陆的司法机制

英美的司法机制

第二章科层型和协作型官僚制下的法律程序

一、科层理想型的程序涵义

按部就班的递进式程序

上级审查的作用

卷宗管理

渐进式的审判

官方程序的排外性

逻辑法条主义与程序规制

小结

二、协作理想型的程序涵义

程序活动的集中化

单一决策层级的分叉

对口头交流和当庭证供的信赖

“开庭日”

私人程序行动的合法性

实质正义与程序规制

小结

三、科层型程序与协作型程序的可比较性

单一的权力层次与多重的权力层次

不同的官僚化程度

实质正义与技术法条主义

四、与传统范畴之间的关系

第三章两种类型的国家与法律程序的目的

一、回应型国家

一般特征

法律

司法

二、能动型国家

一般特征

法律

司法

三、纠纷解决型司法与政策实施型司法

审判的两种面孔

关于英美法系和大陆法系的一项附注

能动型司法与回应型司法的混合

纯粹的能动型程序形式和回应型程序形式

第四章纠纷解决型程序

一、规制的特性

可变通性

作为实质的程序

地位均衡

二、当事人：其诉讼地位的基础

严格意义上的自治概念

平等

三、当事人对程序的控制

诉讼的存续

表述事实争点

表述法律问题

诉讼的属人范围

救济或制裁

事实发现

作为证明手段的当事人

文件和其他非证言信息的披露

诉讼的推进

四、决策者的理想位置

依靠当事人提供信息

理想的白板状态(Tabula Rasa)

狭隘视野的好处

五、律师的地位

与模型的关系

适当的角色

对程序的影响

六、判决的稳定性

第五章政策实施型程序

一、规制的难题

程序法的陪衬性

对灵活指令的依赖

二、非官方参与者

当事人

其他参与者

三、官员对程序的控制
诉讼的启动和终结
诉讼内容
干预手段
事实发现
作为信息提供者的当事人
四、决策者的地位
对程序的介入
外部知识的问题
对国家的依附
五、律师的地位
与模型的兼容性
适当的角色
同政府的关系
有限的重要性
六、判决的可更改性
第六章权力与司法的类型
一、科层型权力组织的政策实施程序
刑事司法系统
其他类型的程序
二、科层型权力组织的纠纷解决程序
欧陆民事程序的形式
欧陆刑事司法中的纠纷解决形式
三、协作式官僚组织中的纠纷解决程序
英美法域中的民事纠纷
英美刑事程序中的纠纷解决形式
四、协作式权力组织的政策实施程序
历史上的英美司法形式
当代美国的能动型司法
索引
后记
《雅理译丛》编后记
• • • • • [\(收起\)](#)

[司法和国家权力的多种面孔_下载链接1](#)

标签

法学

司法制度

法律

比较法

达马斯卡

司法与政治

证据法与诉讼法

法理

评论

一个扫描版的pdf为什么会有这么多错别字，是因为原书就是那样的么。。。

研究思路、对英美法和大陆法的比较，都极有启发性

政策实施性的司法和纠纷解决性的司法也可以同适应于不同权力结构的制度形式相结合。（第20页）

权力架构与法律程序的互动

这本书提供了一个理解纷繁复杂的现代司法程序的统一的理论框架。他的理论框架的基本出发点是，承认政治对司法的作用，甚至是决定作用，因此他考察（1）政治权力的组织形式/结构（科层式/协作式官僚制），与（2）政府的职能（回应型/能动型国家），对司法程序的影响。没仔细研究的问题是，达玛仕卡的“科层式/协作式”、“纠纷解决型程序/政策实施型程序”的理论框架与传统的“抗辩/纠问”理论到底有什么区别呢？

南斯拉夫裔美国法学家的代表著作，从比较法视野看待司法和国家权力，特别是从科层制官僚结构谈司法程序，很有借鉴意义。一个成长于大陆法系的美国学者，如何看待法律移植，有点意思！早年购买的版本，多次重新翻读。

比较法学比较代表性的作品。很多老师c刊必引

其实…作者还是很幽默的…

终于在2017年的最后一天完整地读完此书。相比于传统的“对抗式”诉讼程序与“纠问式”诉讼程序的分类，达玛什卡构建出了一种新的分类框架，一方面考虑到司法程序与权力组织形式之间的关系，另一方面也考虑到司法程序“政策实施”与“纠纷解决”两种目的，通过理想型的构建和在现实中历史中对应物的寻找，作者帮助我们了解“热奶茶咖啡”背后的“纯奶茶”与“纯咖啡”真实面貌。分类谁都会，但有深远意义与用途的分类并不是谁都可以轻易总结出来的，作者是一位见识广博又富有敏锐洞察力的真·比较法学者，郑戈的文笔也很好！

打破传统分类方式再创造新的体系确实很牛。虽然现实中任何国家的司法程序都体现为复杂纷繁的混合物，即使一个国家之中，甚至每一个人内心，都存在矛盾的对于司法程序形式的愿景。但研究每种极端形式却更有利于我们拥有敏锐的感知。当然，研究的过程需要客观中立的态度和真正的内部实践经验。

翻译得很生硬，必须结合原著看，原著是导师推荐看的，对司法体制的分类提出“对抗-纠问”之外的新模式，可是真心觉得原作者有把话翻来覆去地说以凑字数之嫌，conflict-solving&policy-implementing新模式的提出也有换汤不换药之嫌。。。

翻譯不太通順，但比較科層與協作權力組織的政策實施與糾紛解決命題有趣，之後應該找找原文看～

作者以一种天才式的类型学视角对司法进行的探析。本书通过对司法程序与国家权力配置方式、政府职能的关联研究，成功的建立了几种理想化的程序运作模式，从而对世界各地的司法程序进行了宏观性的窥探。

创新性的权力结构与司法程序的解读方式，解答了很多用之前的解读方法不能理解的现

象，提醒我们法律移植需要结合很多因素。

比较法学的力作。作者分离出了权力运作类型与司法程序类型两大结构，在理念上分析了它们的理想运作模式，并以各国实际经验考察了它们中不同变量相结合的可能。打破了普世权力与司法运作模式的神话。

[司法和国家权力的多种面孔_下载链接1](#)

书评

本书是一项尝试采用韦伯社会学方法的比较法研究。
导论以外，第一章从政府权力组织引出一对变量：科层型与协作型，第二章展开论述科层与协作型司法程序；第三章从国家形态引出另一对变量：回应型与能动型，进而导出纠纷解决和政策实施两种司法取向，四章详述纠纷解决型司法，五...

法学人必读，别有洞天的分析和论述！
——朱苏力，北京大学法学院天元法学讲席教授，教育部“长江学者”特聘教授
无论是达玛什卡关于欧美刑事诉讼的新类型划分还是他关于法律移植的重要见解，似乎都并未成为中国学人观照西方制度、考虑如何改革的重要依归。在我看来，...

有没有哪位同学可以贴一个这书的英文版链接啊，中政出版社 这校对啊
硬生生把一本书搞得很难受。有谁晓得这是什么意思…… 1.p1
“如果有人细心观察各个现代国家[借釉]管理其司法的制度安排的多样性……”
2.p2 “我们[淳要]考虑一下英美法系程序制度和大陆法系程序制度之间的...”

[司法和国家权力的多种面孔_下载链接1](#)