

刑法总论重要问题



[刑法总论重要问题 下载链接1](#)

著者:松原芳博

出版者:中国政法大学出版社

出版时间:2015-3-1

装帧:平装

isbn:9787562057178

《刑法总论重要问题》译自早稻田大学松原芳博教授2013年出版的最新著作（《刑法总论》，日本评论社2013年版）。本书以结果无价值论为理论基调，通过探究解释论上的真正对立之所在及其背景，揭示了日本刑法总论重要问题的研究现状，并力图呈现更为合理的刑法理论。

作者介绍:

作者：松原芳博，1960年出生于日本。1985年毕业于早稻田大学法学部。现为早稻田

大学大学院法务研究科教授、早稻田大学法学博士、日本刑法学会理事、日本学术会议联系会员。主要著作有《刑法总论》（日本评论社2013年版）、《犯罪概念与可罚性》（成文堂1997年版）、《判例特别刑法》（共同编著，日本评论社2012年版）、《刑法的判例〔总论〕》及《刑法的判例〔各论〕》（编著，成文堂2011年版）、《重点课题刑法总论》及《重点课题刑法各论》（共同编著，成文堂2008年版）等。

译者：王昭武，1968年出生于湖北省监利县。1991年武汉大学日语系毕业后，进入上海外企工作。2001年考入武汉大学法学院，师从刘明祥教授攻读刑法学专业硕士；2003年4月至2009年3月留学日本同志社大学，师从大谷实教授，先后获得同志社大学法学硕士、法学博士学位。现为苏州大学王健法学院副教授。主要译著有《日本刑法总论》（西田典之第2版，合译）、《日本刑法各论》（西田典之第6版、合译）及《日本刑法各论》（山口厚第2版）等。

目录: 第一章 刑罚的意义与目的

- 一 犯罪与刑罚
- 二 刑罚的概念
- 三 刑罚的正当化理由
 - (一) 社会机能、形式合法性、实质正当性
 - (二) 报应刑论
 - (三) 一般预防论
 - (四) 特殊预防论
 - (五) 国家方面的正当化与行为人方面的正当化
- 四 近期的重刑化倾向与刑罚理论

第二章 刑法的基本原则

- 一 法益保护主义
 - (一) 社会伦理主义与法益保护主义
 - (二) 父权主义
- 二 行为主义
- 三 处罚的早期化与法益概念的稀薄化
- 四 责任主义
- 五 罪刑法定原则
 - (一) 从人的支配到法的支配
 - (二) 自由主义与民主主义
 - (三) 法律主义
 - (四) 禁止事后法（禁止溯及既往）
 - (五) 禁止类推
 - (六) 禁止类推原则的适用范围
- 六 刑罚法规的适正
 - (一) 明确性原则
 - (二) 体感治安的降低与不明确的刑罚法规
 - (三) 刑罚法规内容的适正
 - (四) 合宪限定解释

第三章 犯罪论体系

- 一 犯罪的定义与犯罪论体系
- 二 行为
 - (一) 体系性定位
 - (二) 行为的内容
- 三 构成要件该当性
 - (一) 构成要件的性质
 - (二) 罪刑法定原则机能
 - (三) 违法类型化机能
 - (四) 违法推定机能
 - (五) 故意规制机能

- (六) 犯罪个别化机能
- (七) 构成要件要素
- (八) 犯罪类型的分类
- 四 违法性
- 五 责任 (有责性)
- 六 违法性与责任的区分
- 七 客观处罚条件、一身性的处罚阻却事由
- 第四章 因果关系
- 一 刑法中的因果关系
- 二 条件关系
 - (一) 假定的消去公式
 - (二) 择一的竞合
 - (三) 假定的原因
 - (四) 合义务的态度的替代
- 三 相当因果关系
 - (一) 等价说、中断论、原因说
 - (二) 相当因果关系说
 - (三) 行为当时的特殊情况
 - (四) 行为之后的介入情况
 - (五) 对因果关系的规范性限定 (客观归属论)
- 第五章 不作为犯
- 一 不作为的行为性
- 二 作为与不作为
- 三 不真正不作为犯与罪刑法定原则
- 四 作为义务 (保障人地位)
 - (一) 体系性地位
 - (二) 形式的三分说
 - (三) 实质说
 - (四) 探讨
 - (五) 判例态度
- 五 作为可能性与结果避免可能性
- 第六章 违法论概述
- 一 违法的实质
- 二 “结果”的含义与刑法规范
 - (一) 规范违反说与命令规范
 - (二) 法益侵害说与评价规范
- 三 违法与责任的区分
 - (一) 主观违法论与客观违法论
 - (二) 一般人标准与行为人标准
 - (三) 义务赋予机能与动机形成机能
 - (四) 规范确证论
- 四 主观违法要素
 - (一) 违法的实质与主观因素
 - (二) 目的犯中的目的等
 - (三) 主观违法要素否定论
- 五 违法阻却事由
 - (一) 违法性与违法构成要件、违法阻却事由
 - (二) 社会相当性
 - (三) 法益衡量
 - (四) 违法阻却事由的种类、区别
- 六 可罚的违法性
- 第七章 法益主体的同意
- 一 不处罚的根据
- 二 同意在犯罪论体系中的地位

三 不处罚效果的例外

四 同意伤害

(一) 判例态度

(二) 社会相当性说

(三) 全面不可罚说、生命危险说、重伤害说

五 有效要件

(一) 存在形态、是否需要存在认识

(二) 存在时点

(三) 认识内容、任意性

(四) 同意能力

六 基于错误的同意

(一) 判例态度

(二) 条件错误说

(三) 法益错误说

(四) 自律的自我决定说

(五) 探讨

七 推定的同意

八 危险的接受

第八章 正当防卫

一 正当化原理

(一) 正当防卫与紧急避险

(二) 社会相当性说

(三) 法益丧失说

(四) 优越利益说

(五) 探讨

二 不法侵害

(一) 无责任之侵害

(二) 对物防卫

三 紧迫性

四 防卫意思

(一) 防卫意思的内容、是否需要防卫意思

(二) 偶然防卫

五 防卫行为 (广义)

(一) 学说与判例概述

(二) 适合性

(三) 必要性 (最小必要限度性)

(四) 相当性 (缓和的均衡性)

(五) “盗犯防止法”的特别规定

六 相互对立状况下的特殊问题

(一) 判例与学说概述

(二) 探讨

七 防卫过当

(一) 法律性质

(二) 质的过当与量的过当

第九章 紧急避险

一 法律性质

(一) 紧急避险的特征

(二) 责任阻却说

(三) 违法阻却说

(四) 可罚的违法阻却说

(五) 二分说

(六) 探讨

二 要件

(一) 危险

- (二) 现实性
- (三) 避险行为 (适合性)
- (四) 补充性 (严格的最小必要限度性)
- (五) 法益均衡
- (六) 有关业务上具有特别义务者的特别规定

三 避险过当

第十章 其他违法阻却事由

一 法令行为

- (一) 含义
- (二) 职权行为、职务行为
- (三) 权利行为
- (四) 特别法规定的违法阻却事由
- (五) 基于政策性理由而为法令特别允许的情况
- (六) 劳动争议行为

二 正当业务行为

- (一) 第35条的射程
- (二) 律师、辩护人的辩护活动
- (三) 媒体的采访活动
- (四) 宗教活动
- (五) 体育竞技
- (六) 医疗行为
- (七) 安乐死、尊严死

三 义务冲突

四 私力救济

五 狭义的超法规的违法阻却事由

六 可罚的违法阻却事由

- (一) 超法规的可罚的违法阻却事由
- (二) 《劳动工会法》第1条第2款之适用
- (三) 可罚的违法性与合宪限制解释

第十一章 责任论概述

一 责任的含义与内容

二 责任非难的对象

三 责任要素

四 责任能力

- (一) 心神丧失、心神耗弱
- (二) 《心神丧失者等医疗观察法》
- (三) 刑事未成年人

五 期待可能性

第十二章 故意与错误

一 故意

- (一) 意义、犯罪论体系中的地位
- (二) 确定的故意与未必的故意
- (三) 故意的认识对象
- (四) 对含义的认识

二 具体的事实错误

- (一) 事实错误的含义与种类
- (二) 法定符合说与具体符合说
- (三) 故意的个数
- (四) 对象错误与方法错误的区别
- (五) 犯罪事实的同一性的范围

三 抽象的事实错误

- (一) 符合的“范围”
- (二) 符合的“逻辑”

四 对相当于违法阻却事由的事实的假想 (假想防卫)

- (一) 问题之所在
 - (二) 肯定违法阻却的立场
 - (三) 肯定存在故意的立场 (严格责任说)
 - (四) 否定存在故意的立场
 - (五) 假想防卫过当
 - (六) 防卫行为与第三者
- 第十三章 违法性的意识
- 一 是否需要违法性的意识
 - (一) 违法性的错误
 - (二) 不要说
 - (三) 必要说 (严格故意说)
 - (四) 可能性说之一 (限制故意说)
 - (五) 实质的故意说
 - (六) 可能性说之二 (责任说)
 - (七) 判例向可能性说的接近
 - 二 “违法性”的意识的内容
 - 三 事实的错误与违法性的错误的区别
 - (一) 区别标准
 - (二) 行政取缔法规
 - (三) 规范的要素
 - 四 违法性的错误的判断
- 第十四章 过失犯
- 一 现代社会与过失犯
 - 二 处罚过失犯的规定
 - 三 过失犯的结构
 - (一) 旧过失论
 - (二) 新过失论
 - 四 构成要件该当性
 - (一) 过失犯的实行行为
 - (二) 过失的不作为犯
 - (三) 结果避免可能性
 - 五 违法阻却事由
 - 六 责任
 - 七 预见可能性
 - (一) 危惧感说
 - (二) 具体的预见可能性说
 - (三) 预见可能性的构成要件关联性
 - (四) 个别对象的预见可能性
 - (五) “因果进程的基本部分”的预见可能性
 - (六) 信赖原则
 - (七) 管理、监督过失与预见可能性
 - (八) 预见可能性的标准
 - 八 重大过失与业务过失
- 第十五章 未遂犯
- 一 概述
 - (一) 含义
 - (二) 未遂犯观念的形成
 - (三) 刑罚目的与未遂犯处罚根据
 - (四) 违法的本质与未遂犯处罚根据
 - (五) 其他的未完成犯罪
 - 二 未遂犯的成立时点
 - (一) 学说概述
 - (二) 未遂构成要件的结构
 - (三) 有关着手未遂的判例

- (四) 构成要件的提前实现 (结果的提前发生)
- (五) 构成要件的推迟实现 (结果的推迟发生)
- (六) 隔离犯、间接正犯
- (七) 原因自由行为

三 不能犯

- (一) 含义
- (二) 纯主观说与抽象的危险说
- (三) 具体的危险说
- (四) 客观的危险说
- (五) 判例态度

第十六章 中止犯

一 含义与效果

二 刑罚减免根据

- (一) 刑事政策说
- (二) 法律说
- (三) 逆向理论
- (四) 探讨

三 中止行为

- (一) 中止行为的形式
- (二) 中止行为与结果防止之间的因果关系
- (三) 作为形式的中止与真挚的努力

四 任意性

- (一) 学说概述
- (二) 探讨

五 预备的中止

第十七章 正犯与共犯

一 现行法上的参与类型

- (一) 四种参与类型
- (二) 教唆犯、从犯的从属性
- (三) 狭义的正犯、共犯概念与广义的正犯、共犯概念

二 正犯与共犯

- (一) 正犯与共犯的关系
- (二) 主观说
- (三) 形式的客观说
- (四) 实质的客观说 (规范的障碍说)
- (五) 溯及禁止论
- (六) 行为支配说

三 间接正犯

- (一) 含义
- (二) 强制性支配
- (三) 利用无责任能力者
- (四) 利用他人的错误
- (五) 利用有故意的工具
- (六) 利用他人的合法行为

四 共同正犯

- (一) 刑法第60条的机能
- (二) 部分行为全部责任
- (三) 共同的对象

五 共谋共同正犯

- (一) 判例态度
- (二) 问题点
- (三) 理论根据
- (四) 共谋的含义

第十八章 共犯的处罚根据

一 共犯的处罚根据理论概述

- (一) 可罚性借用说
- (二) 责任共犯论与不法共犯论
- (三) 对他人不法的连带说
- (四) 惹起说 (因果共犯论)

二 惹起说内部的对立

- (一) 纯粹惹起说
- (二) 修正惹起说
- (三) 混合惹起说

三 未遂的教唆

四 因果性的内容

- (一) 共犯的因果关系的特殊性
- (二) 片面的共犯
- (三) 从犯的因果关系

五 共犯成立的时间界限

六 承继的共犯

- (一) 问题之所在
- (二) 全面承继说
- (三) 限定承继说
- (四) 二元说
- (五) 承继否定说
- (六) 判例态度
- (七) 承继的共犯与同时伤害的特例

七 共犯关系的脱离

- (一) 因果关系切断说
- (二) 实行着手之前的脱离
- (三) 实行着手之后的脱离

八 共犯与中止

第十九章 共犯与身份

一 第65条第1款与第2款之间的关系

- (一) 连带作用与个别作用
- (二) 形式的区分说
- (三) 罪名与科刑分离说
- (四) 实质的区分说
- (五) 探讨
- (六) 身份者对非身份者的加担

二 第65条第1款中的“共犯”的范围

三 第65条中的“身份”的范围

第二十章 共犯的其他问题

一 共犯的错误

- (一) 问题之所在
- (二) 教唆的射程、共谋的射程
- (三) 具体的事实认识错误 (同一构成要件之内的错误)
- (四) 抽象的事实认识错误 (不同构成要件之间的错误)
- (五) 不同参与类型之间的错误

二 必要的共犯

- (一) 含义
- (二) 对向犯
- (三) 集团犯

三 中立行为与从犯

- (一) 问题之所在
- (二) 学说概述
- (三) 探讨
- (四) 判例态度

- 四 预备犯的共犯
- 五 不作为与共犯
 - (一) 针对不作为犯的共犯
 - (二) 不作为犯与不作为犯的共同正犯
 - (三) 不作为的共犯 (不阻止他人的犯罪行为)
 - (四) 有关不作为的共犯的判例
- 六 过失共同正犯
 - (一) 问题之所在
 - (二) 学说概述
 - (三) 探讨
 - (四) 判例态度
- 七 结果加重犯的共同正犯
- 第二十一章 罪数论与犯罪竞合论
 - 一 罪数论与犯罪竞合论概述
 - 二 单纯的一罪 (包括法条竞合)
 - 三 包括的一罪
 - (一) 含义
 - (二) 集合犯
 - (三) 发展犯 (狭义的包括的一罪)
 - (四) 共罚的事前行为、事后行为
 - (五) 侵占之后的侵占
 - (六) 接续犯
 - (七) 附随犯
 - (八) 混合的包括的一罪
 - 四 想象竞合
 - (一) 含义与根据
 - (二) 一个行为
 - (三) 不作为犯中的一个行为
 - (四) 共犯中的一个行为
 - 五 牵连犯
 - 六 “搭扣”现象
 - 七 并合罪
- • • • • (收起)

[刑法总论重要问题 下载链接1](#)

标签

法学

刑法学

刑法

日本刑法学

日本刑法

结果无价值

经典

松原芳博著作集

评论

看了前20页就可以下结论了：5星评价！

刑法教义学读得不多的我，读到的第一本写清楚作为共犯处罚依据的惹起说的书（P308~310）

扎实！

无甚新意

作者是日本结果无价值阵营的中坚人物，虽然观点没有脱离结果无价值论的框架，但其中还是闪烁着诸多作者独到思想的火花，例如刑罚的正当性同时来自国家方面正当华和行为人方面的正当化，同意的效果统一阻却构成要件该当性，法益阙如并非违法阻却事由的正当化原理，等等。

日本刑法著作多有重复。

醍醐灌顶的阅读体验，日本刑法学名不虚传，难怪楷哥一直在汲取日本刑法学的精华。

这本也是研导推荐的第一本日本刑法的书籍。很深入。

松原的体系书在早大很受欢迎，对于各个学说的讲解一针见血极为精到。译文是第一版，今年第二版也出版了，相较于第一版增加了两章内容，并且对新的学说动向（山口厚的承继共犯新理论、共谋罪问题等）展开讨论。希望能够像西田的总论那样继续译出吧～

虽然更多是探讨的口吻、但很多理论想法确实独到

[刑法总论重要问题 下载链接1](#)

书评

[刑法总论重要问题 下载链接1](#)