第一图书网, tushu007.com

<<法院>>

图书基本信息

书名：<<法院>>

13位ISBN编号：9787562027317

10位ISBN编号：7562027315

出版时间：2005-11

出版时间：政法大学

作者：马丁·夏皮罗

页数：323

版权说明：本站所提供下载的PDF图书仅提供预览和简介，请支持正版图书。

更多资源请访问：http://www.tushu007.com

第一图书网, tushu007.com

前言

对于社会秩序的维系来说，司法权的有效行使尤为重要。
在发生争讼、产生纠纷之时，社会的安定局面受到破坏，双方剑拔弩张，正常的生产和生活处于停滞状态，由此平息纠纷，使当事人能心平气和的回归本位，恢复原有的社会角色势在必行。
然而，究竟设立一个怎样的机制才能满足这种客观需要?这是一个简单而又复杂的问题。
它的简单之处在于，人们的自发行为已经为解决纠纷提供了一个原始方案。
在意识到暴力强权只能在短期内发挥形式上的解决争议的作用之后，人们趋向于寻找一个具有中立性的第三方来帮助他们判定是非曲直。
由与案件无关的第三方来解决争讼，具有天然的合理性，是符合依靠直觉所认定的公正标准的。
然而，这一问题的复杂之处在于，虽然寻找第三方解决争议是一个自然的趋向，但是究竟如何寻找?寻找的主体应该具有怎样的特征才能保证案件处理的公正?应遵循怎样的程序才能使当事人的利益得到顺利的表达?在怎样的情况做出怎样的判决才能使败诉方和胜诉方都满意?如何恢复败诉方的心理失衡状态?这一系列的附随问题使这个看似简单的问题变得复杂起来。
在国家存在的背景之下，这个问题的复杂程度又进一步加深了。
国家设立了法院以行使司法权力，实现事后救济，恢复社会秩序的目标。
然而法院的合法地位如何确认，怎样使当事人认可其正义本质?法院和其他依赖当事人选择而出现的第三方究竟具有怎样的关系?除此之外，法院也同样面对着关于程序规则、判决的社会接受力，败诉方的利益保护等问题。
人们对完美极致的追求，导致了观念中的一个传统法院模型的出现。

第一图书网, tushu007.com

内容概要

这本书的主要写作目的有两个，所以应该有两篇序言。
第一篇短小的序言主要针对那些在比较法和司法程序等领域中从事教学工作的人员。
这本书在写作的时候就着眼于这些课程。
这本书的写作并不以任何它所考察的法律体系或法律的先前知识为前提。
我在写这本书时，尽我最大可能做到直截了当。
第一章提出了有关法院在冲突解决、社会控制方面所发挥的作用，法院的造法活动，及作为事实认定者也作为法律的确定者的一审法院和上诉法院之间的关系等问题的总的看法。
其它章节描述了普通法系、民法法系、中华法系、伊斯兰法系的法律传统。
第一章的概括性提法既可适用于美国法院也可适用于其它国家的法院，该章结束部分对共产主义国家的法院进行了一个简要的概括评述。
所以可以很方便地用有关美国或共产主义国家法院的资料（或两者）来补充本书的内容。
　　第二篇序言与第一篇相比就有些复杂了。
我认为在某种程度上比较法是一个相对令人失望的领域。
绝大多数情况下，比较法就是指出一个国家的程序法和实体法与另外一个国家的程序法和实体法不同和相似的地方。
但是在做完这些比较之后，没有人知道下一步该做什么。
或者另外一种情况是，同时提出对许多法律制度的描述，同样最后没有特别的结论。
法律改革者可以利用在这些方式下得到的知识，建议对看起来比本国的运转得更好的外国法律制度进行移植。
法律移植的反对者也会利用比较法上的知识来指明大多数法律制度与本国的法律体系密切的联系在一起而不能在域外得到良好的适用。

第一图书网, tushu007.com

作者简介

马丁.夏皮罗是加利福尼亚大学（伯克利）的法学教授。
他的著作有《最高法院的法律和政治》、《言论自论：最高法院和司法审查》、《最高法院和行政机构》。

第一图书网, tushu007.com

书籍目录

译前序序言第一章　法院的模型第二章　英国法院和司法独立第三章　民法法系和先存法律规则第四章　中华帝国的审判和调解第五章　伊期兰国家的法院和上诉问题索引

章节摘录

第一章　法院的模型社会控制法院在解决争议方面所发挥的作用在这里并没有获得较高的评价，因为这是法院应扮演的唯一的“自然的”或“正确的”角色。
我们从法院在解决争议中所从事的工作这一方面开始论述是出于三个原因：①每个人看起来都同意解决争议是法院最基本的任务之一。
正如我们将会的那样，当我们的论题从争议解决转向社会控制和造法时，我们就会放弃这一共识。
许多研究法院的学生将社会控制看作是一个与在这里已被提出的内容相比更具中立性的功能，而且一些人会否认法官从事了或是应该从事造法活动。
②在争议解决这一领域内，能够举出最符合在第一章的开头提出的包含四大因素的传统法院模型的例子。
我们现在已经看到，甚至在这一领域内，模型仍是具有误导性的，特别是第三个和第四个因素。
随后我们将看到模型中的前两个因素在社会控制和造法的这两个领域内受到了严重的质疑。
③对法院在社会控制和造法方面所从事的工作的过多强调将很可能导致过分强调法院所扮演的强制性角色而忽略了在司法领域内同意所发挥的作用。
更重要的是，这样的强调也许会导致对司法角色做出人为的划分，这反过来将导致对有关司法合法性这一关键问题的误解。
如果人民或者政权同意法院所从事的社会控制或（和）造法工作的实质，那么法院可被察觉的合法性将会增加。
这种合法性的增加在事实上独立于法院在争议解决领域内可获得的合法性。
然而法院作为争议解决者这一最基本的社会逻辑是如此有力以至于法院如不将这一解决争议的社会逻辑列出以支持地们所从事的社会控制和造法活动，那将是十分愚蠢的，特别是在那些法律和机构代替了直接同意但同意因素仍被保留的情形下。

媒体关注与评论

在这本引人注目的著作中，马丁·夏皮罗为研究法院提供了一个原始的模型．这个模型强调了判决形成的各种不同模式以及法院的多重政治角色，这些角色表现在不同政体中法院功能的特征上。
马丁·夏皮罗所著的《法院》既是对法院合法性的一次严肃的研究和检验，也是对关于司法组织的传统理解、法院的思维方式以及同时代法院学的一次探究我对夏皮罗熟练驾驭有关英国法院、欧洲法院、古中国和伊斯兰法院的资料能力的欣赏是言语所无法表达的--这是一本意义深远的书．虽然其中的观点不是全部新颖的．但是其中绝大部分内容与其他学者所持有的观点大相径庭。
这本书在丰富人们关于法院的认识上的意义不亚于普里彻特所著的《罗斯福法院》．后者丰富了人们关于法官的行为方式的认识。
--奥斯丁-特(法官)夏皮罗教授达到了一种措词极为得体的境界，以书本为媒介传递了一位杰出老师所具有的引人注目．勇于质疑以及不时会显示出目的性的风格。
与其他所有聪明的懂得如何压缩的作者一样，夏皮罗把深刻的领悟、假设和智慧注入到书中的每一句话这本书是对法院系统工作方式和政治作用的微妙性和多样性的极好探索。
--维克托·G·森朗(《年鉴》)

第一图书网, tushu007.com

编辑推荐

“ 美国法律文库 ”是“ 中美元首法治计划 ”（Presidential Rule of law Initiative）项目之一，该项目计划翻译百余种图书，全面介绍美国高水平的法学著作，是迄今中国最大的法律图书引进项目。
“ 美国法律文库 ”著作将陆续推出，以飨读者。

第一图书网, tushu007.com

版权说明

本站所提供下载的PDF图书仅提供预览和简介，请支持正版图书。

更多资源请访问:http://www.tushu007.com