

# 法律与社会评论

王健法学院编译室

二零一四年第四期

总第二十二期

# 目录

战争的受害者是否需要国际法？在独裁主义盛行的苏丹开展人权教育项目 Do Victims of War Need International Law? Human Rights Education Programs in Authoritarian Sudan Mark Fathi Massoud	13
重罚时代对罪犯的改造：美国监狱改造计划中理论与现实的鸿沟 Rehabilitation in the Punitive Era: The Gap Between Rhetoric and Reality in U.S. Prison Programs Michelle S. Phelps	13
定性白人男性死刑案件陪审员的种族歧视：陪审团构成与“种族隔离” Mapping the Racial Bias of the White Male Capital Juror: Jury Composition and the “Empathic Divide” Mona Lynch and Craig Haney	14
“我是怎样引入多样性的？”大学入学论文中的种族与阶级影响 “How Do I Bring Diversity?” Race and Class in the College Admissions Essay Anna Kirkland and Ben B. Hansen	14
二十世纪以来澳大利亚各州最高法院法律先例的演变 The Transmission of Legal Precedent Across the Australian State Supreme Courts Over the Twentieth Century Russell Smyth and Vinod Mishra	15
巡回法院间的比较：是否部分美国上诉法院较其他法院更为自由或保守？ Comparing Circuits: Are Some U.S. Courts of Appeals More Liberal or Conservative Than Others? Andreas Broscheid	15
法律现实主义是否破坏了美国最高法院的合法性？ Has Legal Realism Damaged the Legitimacy of the U.S. Supreme Court? James L. Gibson and Gregory A. Caldeira	16
探究越南边境领土争端司法化的局限性 Exploring the Limits of the Judicialization of Urban Land Disputes in Vietnam John Gillespie	17
当作城市看待：辩证看待城市管理现代以及前现代方式	

Seeing Like a City: The Dialectic of Modern and Premodern Ways of Seeing in Urban Governance	
Mariana Valverde	17
私人企业规制的责任社会化：世界文化或世界资本主义？	
Socially Responsible Private Regulation: World-Culture or World-Capitalism?	
Ronen Shamir	18
非法入境拉丁美洲人的法律意识：恐惧和耻辱成为第 1 代及 1.5 代移民者权利要求的障碍	
Legal Consciousness of Undocumented Latinos: Fear and Stigma as Barriers to Claims-Making for First- and 1.5-Generation Immigrants	
Leisy J. Abrego	18
制裁改革对假释官撤销决定的短期影响	
Short-Term Effects of Sanctioning Reform on Parole Officers' Revocation Decisions	
Benjamin Steiner, Lawrence F. Travis III, Matthew D. Makarios and Benjamin Meade	19
争议重要吗？比较采纳争议和非争议强奸法改革的因果关系决定因素	
Does the Controversy Matter? Comparing the Causal Determinants of the Adoption of Controversial and Noncontroversial Rape Law Reforms	
Jennifer McMahon-Howard	20
针对一项符合国家监管的生计理论：发达国家和发展中国家渔业的履约动机的比较研究	
Toward a Theory of Compliance in State-Regulated Livelihoods: A Comparative Study of Compliance Motivations in Developed and Developing World Fisheries	
Stig S. Gezelius and Maria Hauck	20
策略平衡：高等法院对具有重要政治意义案件的决策	
Tactical Balancing: High Court Decision Making on Politically Crucial Cases	
Diana Kapiszewski	21
“没有提示”，“没有预测”，“没有预览”：最高法院提名人坦白从哈伦到卡根的实证分析	
“No Hints, No Forecasts, No Previews”: An Empirical Analysis of Supreme Court Nominee Candor from Harlan to Kagan	
Dion Farganis and Justin Wedeking	21

“人道主义援助从来都不是犯罪”：移民主张中的人道主义和违法行为	
“Humanitarian Aid Is Never a Crime”： Humanitarianism and Illegality in Migrant Advocacy	
Maria Lorena Cook	22
从程序改革到社会科学研究：国家税收协会和规则冲突的承诺与风险	
From Programmatic Reform to Social Science Research: The National Tax Association and the Promise and Perils of Disciplinary Encounters	
Ajay K. Mehrotra and Joseph J. Thorndike	23
政治活动、拘留所和法律的实施：审查德克萨斯州“法律与秩序”政治学的形成	
Politics, Prisons, and Law Enforcement: An Examination of the Emergence of “Law and Order” Politics in Texas	
Michael C. Campbell	23
通过参与来代表：陪审团审议的层次分析	
Representation through Participation: A Multilevel Analysis of Jury Deliberations	
Erin York Cornwell and Valerie P. Hans	24
2008 年大选中罪犯的出席率和政党登记人数	
Turnout and Party Registration among Criminal Offenders in the 2008 General Election	
Traci Burch	25
司法绩效评价对女性和少数民族是否公平？来自内华达州克拉克郡的警示	
Are Judicial Performance Evaluations Fair to Women and Minorities? A Cautionary Tale from Clark County, Nevada	
Rebecca D. Gill, Sylvia R. Lazos and Mallory M. Waters	25
各州最高法院的多样化	
Diversifying State Supreme Courts	
Greg Goelzhauser	26
缅甸的独裁统治如何利用专门法庭对抗司法独立	
How an Authoritarian Regime in Burma Used Special Courts to Defeat Judicial Independence	
Nick Cheesman	26
政治自由主义和政治嵌入主义：理解中国刑事辩护律师工作中的政治	
Political Liberalism and Political Embeddedness: Understanding Politics in the Work	

of Chinese Criminal Defense Lawyers	
Sida Liu and Terence C. Halliday	27
超越被划分的身份：以色列机场安全监控中程序正义的重要性	
Going beyond Ascribed Identities: The Importance of Procedural Justice in Airport Security Screening in Israel	
Badi Hasisi and David Weisburd	27
在改革时期讨论法律：喀麦隆法律权利的悖论	
Talking Law in Times of Reform: Paradoxes of Legal Entitlement in Cameroon	
José-María Muñoz	28
私人秩序中什么如此私人？	
What's So Private about Private Ordering?	
Tehila Sagy	29
为过去买单：纠正南非土地剥夺的传统	
Paying for the Past: Redressing the Legacy of Land Dispossession in South Africa	
Bernadette Atuahene	29
多重劣势：对均等就业机会诉讼中的交叉理论的经验性检验	
Multiple Disadvantages: An Empirical Test of Intersectionality Theory in EEO Litigation	
Rachel Kahn Best, Lauren B. Edelman, Linda Hamilton Krieger and Scott R. Eliason	30
法官和法律清晰度：分析美国最高法院意见的复杂度	
Justices and Legal Clarity: Analyzing the Complexity of U.S. Supreme Court Opinions	
Ryan J. Owens and Justin P. Wedeking	30
情景化的正义：一项关于就业歧视诉讼中公平和不平等的语境分析	
Situated Justice: A Contextual Analysis of Fairness and Inequality in Employment Discrimination Litigation	
Ellen Berrey, Steve G. Hoffman and Laura Beth Nielsen	31
美国监狱一代的子女：监禁母亲对学生和学校的外溢效应	
Children of the American Prison Generation: Student and School Spillover Effects of Incarcerating Mothers	
John Hagan and Holly Foster	32

指标作为全球治理的一种技术	
Indicators as a Technology of Global Governance	
Kevin E. Davis, Benedict Kingsbury and Sally Engle Merry	33
“侵权故事”和电视法官：扩增、修改或反对反侵权叙述？	
“Tort Tales” and TV Judges: Amplifying, Modifying, or Countering the Antitort Narrative?	
Joshua C. Wilson and Erin Ackerman	33
以色列紧急权力的流动性司法：将法律拼接作为一项管理规范	
The Fluid Jurisprudence of Israel’s Emergency Powers: Legal Patchwork as a Governing Norm	
Yoav Mehozay	34
走向成功：法律动员，组织响应和轮椅通道	
Making Way: Legal Mobilization, Organizational Response, and Wheelchair Access	
Jeb Barnes and Thomas F. Burke	35
用系统理论来研究法律的多元化：从中能得到什么呢？	
Using Systems Theory to Study Legal Pluralism: What Could Be Gained?	
Richard Nobles and David Schiff	35
幸福里的盲点：构建婚姻和同居中的权利意识	
Ignorance in Bliss: Modeling Knowledge of Rights in Marriage and Cohabitation	
Pascoe Pleasence and Nigel J. Balmer	36
合法公民身份的性别化路径：在凤凰城，亚利桑那州的拉美移民的案例	
Gendered Paths to Legal Citizenship: The Case of Latin-American Immigrants in Phoenix, Arizona	
Olivia Salcido and Cecilia Menjívar	36
1914英印迁移中摆脱不了的土著属性阴影	
Specters of Indigeneity in British-Indian Migration, 1914	
Renisa Mawani	37
在一个多元化的监管环境中推动环境行动：对可回收政策中的构建、排除及制度性影响的一项实践性研究	
Motivating Environmental Action in a Pluralistic Regulatory Environment: An Experimental Study of Framing, Crowding Out, and Institutional Effects in the Context of Recycling Policies	

Yuval Feldman and Oren Perez	38
争议解决系统的设计问题如何：对争议解决结构与消费者柠檬法的组织分析	
How Dispute Resolution System Design Matters: An Organizational Analysis of Dispute Resolution Structures and Consumer Lemon Laws	
Shauhin A. Talesh	38
法官、当事人以及法院的设计	
Judges, Litigants, and the Design of Courts	
Paul Brace, Jeff Yates and Brent D. Boyea	39
英国环境运动中的法律机会结构与法律动员的悖论	
Legal Opportunity Structures and the Paradox of Legal Mobilization by the Environmental Movement in the UK	
Lisa Vanhala	40
选择、歧视与女性主义惩罚	
Choice, Discrimination, and the Motherhood Penalty	
Tamar Kricheli-Katz	40
“我会让他们杀了我”：死刑犯倡导死刑执行的原因	
“I'll Make Them Shoot Me”: Accounts of Death Row Prisoners Advocating for Execution	
Meredith Martin Rountree	41
没有国家的人：苏联解体后格鲁吉亚内黑手党的衰落	
No Country for Made Men: The Decline of the Mafia in Post-Soviet Georgia	
Gavin Slade	41
责任的黑洞：中国法庭中审判委员会的地位	
Black Hole of Responsibility: The Adjudication Committee's Role in a Chinese Court	
Xin He	42
独裁国家的抵抗运动、法律与社会运动：新加坡的同性恋集体行动案件	
Pragmatic Resistance, Law, and Social Movements in Authoritarian States: The Case of Gay Collective Action in Singapore	
Lynette J. Chua	42
更换并修改宪法：拉丁美洲的宪法变迁逻辑	
Replacing and Amending Constitutions: The Logic of Constitutional Change in Latin America	

Gabriel L. Negretto	43
为“敌人”解释人权：以色列非政府组织维护巴勒斯坦权利的情况	
Translating Human Rights of the “Enemy”: The Case of Israeli NGOs Defending Palestinian Rights	
Daphna Golan and Zvika Orr	44
刑罚改革意想不到的结果：对 18 世纪伦敦的流放刑罚的案例研究	
The Unintended Consequences of Penal Reform: A Case Study of Penal Transportation in Eighteenth-Century London	
Ashley T. Rubin	44
行使管理：在艾滋病诊所中超越管理的形式主义	
Performing Regulation: Transcending Regulatory Ritualism in HIV Clinics	
Carol A. Heimer and J. Lynn Gazley	45
行政部门社会化以及对美国最高法院的服从	
Executive Branch Socialization and Deference on the U.S. Supreme Court	
Rob Robinson	45
现实中的审问：当警察审问孩子时究竟发生了什么	
Real Interrogation: What Actually Happens When Cops Question Kids	
Barry C. Feld	46
象征与实质：加州关于重罪量刑的三振出局法的影响	
Symbol and Substance: Effects of California's Three Strikes Law on Felony Sentencing	
John R. Sutton	46
面对你的犯罪记录：犯罪记录的删除以及错误自代理的附属问题	
Facing Your Criminal Record: Expungement and the Collateral Problem of Wrongfully Represented Self	
Amy Myrick	47
贯穿民主政权的司法独立：了解政治竞争的不同影响	
Judicial Independence across Democratic Regimes: Understanding the Varying Impact of Political Competition	
Aylin Aydın	48
自由主义及其他：殖民时期及后殖民时期印度法中的原始主义政治	
Liberalism and Its Other: The Politics of Primitivism in Colonial and Postcolonial	

Indian Law	
Uday Chandra	48
英国法中政治对公共机构侵权责任的间接影响	
The Indirect Influence of Politics on Tort Liability of Public Authorities in English Law	
Dan Priel	49
对美国最高法院宪法决定的政策本位的宪法性回应分析	
An Analysis of Policy-Based Congressional Responses to the U.S. Supreme Court's Constitutional Decisions	
Bethany Blackstone	50
古老职业的新视角：中国性工作者的虐待与法律意识	
New Perspectives from the Oldest Profession: Abuse and the Legal Consciousness of Sex Workers in China	
Margaret L. Boittin	50
中国的实用主义话语与性别不平等	
Pragmatic Discourse and Gender Inequality in China	
Xin He and Kwai Ng	51
界限的狂热：东帝汶的法塔卢克语中的简单法律规则与复杂的财产习惯	
Bright-Line Fever: Simple Legal Rules and Complex Property Customs among the Fataluku of East Timor	
Daniel Fitzpatrick and Andrew McWilliam	51
薄弱治理暗影下的信号环境管理：ISO14001的全球扩散	
Signaling Environmental Stewardship in the Shadow of Weak Governance: The Global Diffusion of ISO 14001	
Daniel Berliner and Aseem Prakash	52
军事化的司法新民主：解释拉丁美洲军事法院改革过程	
Militarized Justice in New Democracies: Explaining the Process of Military Court Reform in Latin America	
Brett J. Kyle and Andrew G. Reiter	52
政策变化的制度路径：司法对战鸡奸法的非司法废除	
Institutional Paths to Policy Change: Judicial Versus Nonjudicial Repeal of Sodomy Laws	
Udi Sommer, Victor Asal, Katie Zuber and Jonathan Parent	53

法律的情感:阿拉伯地区以色列城市的民族不信任和恐惧文化	
Legal Emotions: An Ethnography of Distrust and Fear in the Arab Districts of an Israeli City	
Silvia Pasquetti	54
发展中国家的城市住房非法化的悖论	
Paradoxes of Urban Housing Informality in the Developing World	
Jean-Louis van Gelder	54
握紧方向盘: 车的使用、社会秩序以及墨西哥车辆公共车辆登记处 (REPUVE) 适用的相关法律	
Taking Hold of the Wheel: Automobility, Social Order, and the Law in Mexico's Public Registry of Vehicles (REPUVE)	
Keith Guzik	55
移民研究半合法性的概念化	
Conceptualizing Semi-Legality in Migration Research	
Agnieszka Kubal	56
什么时候法律重要? 国家最低结婚年龄法律、儿童权利、青少年生育率, 从 1989-2007年	
When Do Laws Matter? National Minimum-Age-of-Marriage Laws, Child Rights, and Adolescent Fertility, 1989–2007	
Minzee Kim, Wesley Longhofer, Elizabeth Heger Boyle and Hollie Nyseth Brehm	56
城市社区公共安全的私有化: 商业改善区域能减少青少年暴力犯罪吗?	
The Privatization of Public Safety in Urban Neighborhoods: Do Business Improvement Districts Reduce Violent Crime Among Adolescents?	
John MacDonald, Robert J. Stokes, Ben Grunwald and Ricky Bluthenthal	57
在法律框架内进行篮球活动: 在街头篮球中争论的意义	
Basketball in the Key of Law: The Significance of Disputing in Pick-Up Basketball	
Michael DeLand	58
屋檐之上, 法律之下: 探寻中国农民工工资索赔案破坏性策略背后的正义	
Above the Roof, Beneath the Law: Perceived Justice behind Disruptive Tactics of Migrant Wage Claimants in China	
Xin He, Lungang Wang and Yang Su	58

黄金时段争议解决:中国“和谐社会”现实电视调解节目	
Primetime Dispute Resolution: Reality TV Mediation Shows in China's “Harmonious Society”	
Colin S. Hawes and Shuyu Kong	59
由权利是否与伊斯兰法相对立? 马来西亚政体建设二元制	
Liberal Rights versus Islamic Law? The Construction of a Binary in Malaysian Politics	
Tamir Moustafa	60
立法改变?塞内加尔地区对女性割礼的定罪反应	
Legislating Change? Responses to Criminalizing Female Genital Cutting in Senegal	
Bettina Shell-Duncan, Katherine Wander, Ylva Hernlund and Amadou Moreau	60
在难民营中法律发生了什么?	
What Happens to Law in a Refugee Camp?	
Elizabeth Holzer	61
拉丁美洲的人权起诉以及被害人的参与权	
Human Rights Prosecutions and the Participation Rights of Victims in Latin America	
Verónica Michel and Kathryn Sikkink	62
减少还是增加? 驱逐出境对暴力犯罪影响的纵向分析	
Addition by Subtraction? A Longitudinal Analysis of the Impact of Deportation Efforts on Violent Crime	
Jacob I. Stowell, Steven F. Messner, Michael S. Barton and Lawrence E. Raffalovich	62
祖先的传承: 时间、文化生产以及知识产权法	
The Hand of the Ancestors: Time, Cultural Production, and Intellectual Property Law	
Boatema Boateng	63
卡尔伦纳和(知识)产权——认知理论如何丰富对当代著作权的社会法律分析	
Karl Renner and (Intellectual) Property—How Cognitive Theory Can Enrich a Sociolegal Analysis of Contemporary Copyright	
Stefan Larsson	64
确定性的优/劣势: 确定性在语言中的重要性	
The (Dis)Advantage of Certainty: The Importance of Certainty in Language	

Pamela C. Corley and Justin Wedekin	64
最高法院行动对司法议程的影响	
The Impact of Supreme Court Activity on the Judicial Agenda	
Douglas Rice	65
美国政策制定地的成本和收益	
The Costs and Benefits of American Policy-Making Venues	
Aaron J. Ley	65
管辖、犯罪与发展：《第 280 号公共法》在印第安地区的影响	
Jurisdiction, Crime, and Development: The Impact of Public Law 280 in Indian Country	
Valentina Dimitrova-Grajzl, Peter Grajzl and A. Joseph Guse	66
不予立案的性侵犯：对不立案决定的考察和对虚假报告的识别	
Unfounding Sexual Assault: Examining the Decision to Unfound and Identifying False Reports	
Cassia Spohn, Clair White and Katharine Tellis	66
是否无论贫富在寻求法律谘询时表现相同呢？从比较法视野看台湾的经验教训	
Do Rich and Poor Behave Similarly in Seeking Legal Advice? Lessons from Taiwan in Comparative Perspective	
Kuo-Chang Huang, Chang-Ching Lin and Kong-Pin Chen	67

## 战争的受害者是否需要国际法？

### 在独裁主义盛行的苏丹开展人权教育项目

Do Victims of War Need International Law?

Human Rights Education Programs in Authoritarian Sudan

Mark Fathi Massoud

本文着眼于苏丹人种学的考察，阐述了作为战争破坏地区人道主义援助形式之一的人权教育讲习班的重要性。这些项目基于缺陷假定，该假定有关苏丹政治以及人权教育在战后地区贫乏的可能性。人权论述的有利影响源于其副作用，并不是源于人权的核​​心内容，前者满足了人的象征性的紧迫需求。这种独裁制度的情形反而指明了权利优化的替代方案，该方案外在于既存的支离破碎的民主制，权利话语往往存在于这些民主制度中。本文认为要在西方民主制度文化内容和非洲人权之间建立起桥梁，仅仅依靠法律是不够的，并且具有潜在的危险性，在无安全保障的贫困地区国际援助团体已被鼓励发展壮大。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 1 期【2011 年 3 月】第 1 页以下）

## 重罚时代对罪犯的改造：

### 美国监狱改造计划中理论与现实的鸿沟

Rehabilitation in the Punitive Era:

The Gap Between Rhetoric and Reality in U.S. Prison Programs

Michelle S. Phelps

众多从事监禁研究的学者指出 1970 年是美国的刑罚史上的转折点，这一转折体现在：日益增加的惩罚性政策以及囚犯改造中“无用功”的共识。然而，虽然对政策制定者有理有据的科刑政策以及科刑率的变化已有大量研究，学者们对刑罚和囚犯改造真实实践中的变化却知之甚少。本文选用美国州监狱中具有全国代表性的数据（二十世纪七十年代后期以及八十年代中相关的人员或者项目参加率），认为在专门设施上的投资没有发生重大改变，这些投资主要用于犯人服务。

直到十九世纪九十年代, 自重刑时代开始十年之后, 犯人服务的模式产生了变化, 随之项目投资也从学术投资变为重回社会的有关项目。这些发现显示出犯人服务问题上理论与现实间的鸿沟, 也显示出自从二十世纪九十年代以来囚犯“改造”越来越等同于生存技能培训项目。(【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 1 期【2011 年 3 月】第 33 页以下)

## 定性白人男性死刑案件陪审员的种族歧视： 陪审团构成与“种族隔离”

Mapping the Racial Bias of the White Male Capital Juror:  
Jury Composition and the “Empathic Divide”  
Mona Lynch and Craig Haney

本文考察了死刑案件审判过程中种族歧视的本质。在回顾了可能判处死刑的案件中种族构成重要性的众多一般解释后, 我们对一项实证研究的结果作汇报, 这项研究对种族偏见的死刑宣判的若干方面都已深入考查。特别地, 在模拟死刑审判阶段中, 参与者被分派为小群体的“陪审团”并被赋予审议案件的机会, 白人男性陪审员相较女性陪审员或非白人陪审员更有可能判处黑人被告死刑。这一种族化模式被部分被解释为案件事实的区别化评价以及白人男性陪审员对被告的看法。我们从当代种族主义的社会心理学理论的角度对这些发现作一讨论, 我们的结论是: 在死刑案件陪审团设置过程中展现出来的歧视应当被理解为一些因素的相互影响, 包括陪审员个体的性格、陪审团人群组成以及陪审团集体裁量过程。(【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 1 期【2011 年 3 月】第 69 页以下)

## “我是怎样引入多样性的？”

### 大学入学论文中的种族与阶级影响

“How Do I Bring Diversity?” Race and Class in the College Admissions Essay  
Anna Kirkland and Ben B. Hansen

系统性研究首先是要求大学申请者递交一份多样性论文，我们重新审视了众多既定的假定，这些假定几乎都是有关此类文章在在 Grutter 和 Gratz 案以及在经过反对最初武断投票倡议的过程后是如何运作的。我们的数据来自提交给密歇根大学的 176 篇各异文章组成的样本，这些文章在密鞋根大学的入学选拔中结果中获得了即时的优胜，我们以专业性视角对文章作者种族和阶级地位间区别作了定性和定量的分析。我们发现具有相似教育背景但是不同种族的申请者的文章在很多方面是相似的，许多保守的评论家错误地认为文章能够简单充当暗中确认为投票候选人的途径。比起直接了当地提出益处和弊端，我们反而建议文章作为年轻一代公民输送渠道，该渠道应当接收并输送一种差异的概念，这种概念具有一些关键要素但总体上开启了后种族时代和世界和主义的方向。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 1 期【2011 年 3 月】第 103 页以下）

## 二十世纪以来澳大利亚各州最高法院法律先例的演变

The Transmission of Legal Precedent

Across the Australian State Supreme Courts Over the Twentieth Century

Russell Smyth and Vinod Mishra

本文设想了二十世纪中澳大利亚各州最高法院法律先例演变过程中的若干可能决定因素。该项研究发现法律先例的转变在联系密切的州最高法院以及大多数法官都由保守政府任命的州最高法院间更为巨大。研究进一步发现：拥有中级审判法庭并为澳大利亚高等法院提供任命与一州是否是各州判例援引的源头或诉讼发起人密切相关。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 1 期【2011 年 3 月】第 139 页以下）

### 巡回法院间的比较：

是否部分美国上诉法院较其他法院更为自由或保守？

## Comparing Circuits: Are Some U.S. Courts of Appeals More Liberal or Conservative Than Others?

Andreas Broscheid

本文调查了美国上诉法院的巡回法院之间可能的理论区别。本文关注巡回法院中由三名法官组成的合议庭的意识形态分布以及案件审判模式间的区别：态度主义路径，即认为不同的司法意识形态描述导致巡回法院之间的区别；历史机制主义路径，即认为巡回法院规范导致了保守判决的比例以及司法理念影响间的区别；理性选择机制主义路径，即总的来说，巡回法院的倾向通过全体法官流程机制限制了三位法官组成的合议庭的判决。通过采用多层次的逻辑模型，研究发现有关巡回法院间区别的态度主义以及历史机制主义的论述是有可信的。本文也发现巡回法院理念的差别对上诉法院判决的预测性起的作用相对较小。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 1 期【2011 年 3 月】第 171 页以下）

## 法律现实主义是否破坏了美国最高法院的合法性？

Has Legal Realism Damaged the Legitimacy of the U.S. Supreme Court?

James L. Gibson and Gregory A. Caldeira

理解美国最高法院法官实际上如何决断案件是否会降低一国最高法院的制度合法性？一定程度上说，如果普通民众意识到法官基于自身的理念偏见或偏好来裁决法律纠纷（即法律现实主义以及态度主义模型），那么法官仅仅是“适用法律（法律机械主义与合法性的神话）”这种信念是难以为继的。虽然最高法院的合法性是很容易辨别的，然而美国政治制度中最难以解释的部分均来自于以下观点：司法判决是毫无自由裁量且是机械化的，法律现实主义理念之下制度合法性的来源是不太明显的。这里，我们选用具有全国代表性的例子，认为美国民众是从现实主义的角度理解司法判决的，他们认可了最高法院的合法性，他们如此而为的原因是基于一种信念：法官以一种有原则的真诚的风尚使用他们的裁量权。因此有关机械法律理念的信念对司法合法性的支撑并不是必须的，法律现实主义的信念无法与合法性相提并论。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 1 期【2011

年 3 月】第 195 页以下)

## 探究越南边境领土争端司法化的局限性

Exploring the Limits of the Judicialization of Urban Land Disputes in Vietnam

John Gillespie

经济与法律的改革已经激发了越南财产权争议的浪潮并为越南边境领土争端提供路径。本文中，笔者发展了四种认知性案例研究，以探究法院协商以扩展他们对领土争端的管辖过程中的必须注重的主要戒律与实践。法院面临着两难困境：他们是适用忽略社会规范性实践并有失去社会相关性危险的州法律，还是适用降低规则法定形式的情境正义的社会观念？笔者总结认为：在法院中意在增强规则形式化的改革可能会带来所不欲的结果——削弱了法官寻找解决领土争端的持久方案的能力。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 2 期【2011 年 6 月】第 241 页以下)

## 当作城市看待：辩证看待城市管理现代以及前现代方式

Seeing Like a City: The Dialectic of Modern and  
Premodern Ways of Seeing in Urban Governance

Mariana Valverde

城市管理的有关研究以及法律和空间学交叉领域的相关著述，已被空间技术如何促进构建现代规训权力以及知识体系的相关评判性分析深深影响了。土地使用控制以及土地使用规划的兴起乍一看似乎是通过空间管理人口的完美范本，这种类型的政府监管被斯科特（1998）称为“当作国家看待”。但是具体的系统研究则将“土地利用”概念的出现置于城市管理技术的广阔背景下，主要反映为：土地利用规划的现代技术已经比城市评论家设想的更加灵活、充满矛盾以及脆弱，例如北美的分区化。前现代最初的法律工具主要针对无法量化的威胁，因此就目前而言构建城市主体的内置理性形式是反复出现的。当城市管理者试图通过

客观规则来规范有关空间利用的矛盾，这些规则往往在辩证的过程中削弱了自身，并导致原有攻击性概念的回归。本文认为使现有“当作国家看待”的技术模式让位于看待该问题的传统方式（例如，损害的逻辑）的辩证过程，在管理空间的认知混合路径中起着核心作用，该路径也被称为“当作城市看待”。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 2 期【2011 年 6 月】第 277 页以下）

## 私人企业规制的责任社会化： 世界文化或世界资本主义？

Socially Responsible Private Regulation: World-Culture or World-Capitalism?

Ronen Shamir

本文以全球化的两种社会学范式为视角分析了“企业社会责任”的现象（CSR：专门性社会私营企业规制）。研究分析了 CSR 的三种鲜明特征：超越自身意涵的政治争议性，将其转变为管理模式中的商业研究职能，其作为市场权威的凝聚力。研究发现（1）虽然 CSR 理论上作为“世界文化”模范出现，但是该文化典范并未有就公司在这一过程中的塑造作用做足够充分的介绍，（2）虽然两个范式都意识到通过私营企业规制的方式，使 CSR 的特征从政治争议转变为促进自身发展，但是世界资本主义范式为改变机制的理论化提供了强有力的工具，从而使得政治机构和制度性规范结果间取得调和。（【美】《法律与社会评论》第 45 卷第 2 期【2011 年 6 月】第 313 页以下）

（李文婷 译）

（施 骏 校）

## 非法入境拉丁美洲人的法律意识：恐惧和耻辱成为第 1 代及 1.5 代移民者权利要求的障碍

Legal Consciousness of Undocumented Latinos: Fear and Stigma as Barriers to  
Claims-Making for First- and 1.5-Generation Immigrants

Leisy J. Abrego

本文探讨了在美国非法移民的法律意识及并入经验。尽管这一群体可以按照几条轴数进行分类，但其中最主要的一个区别是移民人群的年龄。那些在成年后迁移的人比那些还未成年就迁移的人更能在不同的社会环境下处理好日常生活。因此，尽管所有的非法移民都被法律明令禁止，但他们的身份、归属感及对法律身份的解释是不同的。基于人类学研究及2001年至2010年间对非法移民的拉丁美洲人的深度访谈，笔者探讨了非法行为如何通过社会地位而产生不同的经历。研究表明迁移中人生阶段的不同及工作和学校的环境重要的反映了移民者的法律意识恐惧主导了第一代非法移民者的法律意识，然而第1.5代非法移民者的法律意识更大的受到了耻辱的影响。恐惧和耻辱都是权利要求的障碍，但他们可能以不同的方式影响非法移民者集体动员的可能性。（【美】《法律与社会评论》第45卷第2期【2011年6月】第337页以下）

### 制裁改革对假释官撤销决定的短期影响

Short-Term Effects of Sanctioning Reform

on Parole Officers' Revocation Decisions

Benjamin Steiner, Lawrence F. Travis III,

Matthew D. Makarios and Benjamin Meade

一直以来在作出制裁决定时，假释官都被赋予了相当大的自由裁量权，以使他们能够根据实质上合理的因素，例如个人的特殊需求和情况，来作出适当的处罚。然而，在制裁过程中实质合理性的应用也会产生有害的差异，因为制裁决定可能是基于假释官认为与案件相关但却是法律管辖之外的因素作出的。关于差别性对待违法群体的关注已经促使一些州考虑采用行政违规响应政策以通过限制假释官的自由裁量权和依照法律相关标准结构化制裁决定来强调形式合理性和均匀性通过在制裁过程中强调形式合理性，规整制裁政策给假释官制造了一个两难困境——均匀性 vs 具体案件具体处理。2005年，俄亥俄州实施了一项行政违规响应政策，旨在减少假释官对撤销听证会的依赖并促进制裁决定的一致。这一

研究涉及一项检查，该检查是针对俄亥俄州转向结构化制裁是否符合对假释官继续进行撤销听证会的决定产生法律内和法律外影响的区别。政策实施前后所收集的数据的分析表明假释官继续进行的撤销听证会数量有所减少。然而，笔者观察到均匀性仅有小幅的增长，因为该政策落实到位前假释官的听证会决定仅造成了很小的差别。这些研究结果将在司法系统参与者决策的观点内被讨论。（【美】《法律与社会评论》第45卷第2期【2011年6月】第371页以下）

## 争议重要吗？

### 比较采纳争议和非争议强奸法改革的因果关系决定因素

Does the Controversy Matter? Comparing the Causal Determinants of the Adoption of Controversial and Noncontroversial Rape Law Reforms

Jennifer McMahon-Howard

难道法律变迁的因果关系的决定因素会因为争议和非争议的法律而有所不同吗？将强奸法改革用作法律变迁的一个例子，我通过对影响采纳有争议的和无争议的强奸法改革的州内特征和州际程序的纵向审查来回答上述的问题。结果表明：只对有争议的强奸法改革，部分改革的采纳显著的降低了州批准通过一个更强的改革版本的可能性。其他因素，例如女性的经济能力和传播的州际程序同样的影响了有争议的和无争议的改革。因此，与有争议改革的传播程序运作方式不同的观点相反，其结果揭示了空间接近性消极的影响了对有争议的和无争议的强奸法改革的采纳。这些研究结果对法律变迁、关于强奸法改革的调查及社会运动调查和激进主义的理论阐述有重要的启示。（【美】《法律与社会评论》第45卷第2期【2011年6月】第401页以下）

## 针对一项符合国家监管的生计理论：

### 发达国家和发展中国家渔业的履约动机的比较研究

Toward a Theory of Compliance in State-Regulated Livelihoods: A Comparative

## Study of Compliance Motivations in Developed and Developing World Fisheries

Stig S. Gezelius and Maria Hauck

本文解决了国家如何更好的促进国民遵守管理生计的法律这一问题。基于三个国家——挪威、加拿大和南非的渔业团体的研究资料，本文比较了在不同的社会经济和政治条件下存在的履约动机。这一对比产生了三种类型的履约动机：威慑力、对法律内容的道义支持和立法者权威。接着本文确定了三个可控制的先决条件，即执行、公民授权和公民认同来分别阐释了上述的三个履约动机。文章认为给定类型国家的履约论述必须被制定成文以至于其至少包括为了实现履约而还没有在该国被完全满足的可控制的先决条件。功能性的履约策略在不同类型的国家之间而有所变化。因此，本文质疑发达国家的履约论述对发展中国家的可转移性。（【美】《法律与社会评论》第45卷第2期【2011年6月】第435页以下）

### 策略平衡：高等法院对具有重要政治意义案件的决策

Tactical Balancing: High Court Decision Making on Politically Crucial Cases

Diana Kapiszewski

本文提出了一个司法行为的新解释：策略平衡论。基于现有司法决策的模式，这一论文假设高等法院法官在处理、决定重要案件时需要平衡一组考虑因素——法官的意识形态、他们的制度上利益、他们所作裁定的可能结果、公众舆论、已选领袖的偏好和法律。在决定不同的案件中，高等法院平衡上述考虑因素的变化导致它时而挑战时而支持政府权力的行使。高等法院施行这一“策略平衡”的方式反映了他们更广泛的策略以优化选择自身在政体中可扮演的不同角色，因此在发展中的民主国家对法治及政体的稳定性有重要的影响。本文将通过详细分析巴西高等法院对1985至2004年间关于重要经济政策案件的裁定来阐述论题。（【美】《法律与社会评论》第45卷第2期【2011年6月】第471页以下）

“没有提示”，“没有预测”，“没有预览”：

## 最高法院提名人坦白从哈伦到卡根的实证分析

“No Hints, No Forecasts, No Previews”: An Empirical Analysis  
of Supreme Court Nominee Candor from Harlan to Kagan

Dion Farganis and Justin Wedeking

在过去的二十年里，最高法院确认听证会的批评愈演愈烈。特别是，越来越多的观点认为被提名人现在较少提及而听证会因此受到影响。本文中，笔者质疑了传统观点。基于对所有的现代确认听证会（总共将近11000个）中的问题与答案的综合内容进行分析，笔者发现最近被提名人的坦白仅有轻微的下降。此外，笔者发现参议员相较过去提出更多尖锐的问题，且现在被提名人在选择不作出回应时更能明确的表示他们的理由——有两个因素可能催生了这一感觉即近年来模棱两可的回答不断增加。文章结尾讨论了笔者调查结果的规范影响，同时为未来研究该问题提供了大纲。（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第535页以下）

## “人道主义援助从来都不是犯罪”：

### 移民主张中的人道主义和违法行为

“Humanitarian Aid Is Never a Crime”:

Humanitarianism and Illegality in Migrant Advocacy

Maria Lorena Cook

笔者分析了2000年至2010年间在亚利桑那州南部的人道主义支持移民活动家的情况以探讨在动态政策环境下竞争性团体如何利用法律和合法性要求。人道主义活动家既逃避又积极利用法律。他们呼吁一项超法律准则以规避对他们的非法行为的指控，然而又为他们的行为在法律允许范围内寻求保证。执法人员依据法律的权威和技术中立性重新定义人道主义援助为非法的，同时扩大自身的主张以开展人道主义工作。对代表非法移民者利益的主张的案例研究强调了人道主义活动家和那些执行法律的人如何以战略性方法重新定义合法性。（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第561页以下）

**从程序改革到社会科学研究：  
国家税收协会和规则冲突的承诺与风险**

From Programmatic Reform to Social Science Research: The National Tax  
Association and the Promise and Perils of Disciplinary Encounters

Ajay K. Mehrotra and Joseph J. Thorndike

本文利用国家税收协会（二十一世纪最主要的税收专业人员组织）的历史深化了我们对法律与社会科学之间规则冲突的经验性理解。基于现有的法社会学研究，本文探讨了国家税收协会是如何具体表述税法的矛盾历史与公共经济学之间的相互作用。协会自1907年成立以来，发生了翻天覆地的变化，其从一个具有公共属性的税务专业人员的兼容并蓄的组织变为一个独立的主要研究公共财政经济学的学术组织。通过混合使用定性和定量的历史证据，我们认为税务知识不断的职业化和专业化以及公共经济学在重塑税务知识过程中所扮演的重要角色可以很好的解释国家税务协会历史使命与输出成果的变化。这种日益增长的专业化允许国家税务协会确保其税务学术研究的堡垒地位。但是这一成就是以该协会更广泛的公民使命作为代价的。因此本文是对两个相互竞争的专业规则——税法和公共经济学——如何在一个特定组织领域内相互作用的历史解释，也就是对税法和公共政策的研究和分析。（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第593页以下）

**政治活动、拘留所和法律的实施：  
审查德克萨斯州“法律与秩序”政治学的形成**

Politics, Prisons, and Law Enforcement:  
An Examination of the Emergence of “Law and Order” Politics in Texas

Michael C. Campbell

本文审查了德克萨斯州“法律与秩序”政治学的形成，提供了一项深入的存档案例研究，该研究是关于美国南方的州在许多州转向大规模监禁的关键时期中，其监狱政策的变化。研究注意到叛乱共和党领导者和执法官员在制定刑事政策中发挥的重要作用。法律实施的作用在广泛审查社会经济学强烈波动期间的政治策略内被深刻考虑。研究结果表明在特定的政治环境下，执法官员可能在作出惩罚时发挥了关键作用，尤其是针对那些具有较低的政治参与水平的人。（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第631页以下）

## 通过参与来代表：陪审团审议的层次分析

Representation through Participation:

A Multilevel Analysis of Jury Deliberations

Erin York Cornwell and Valerie P. Hans

充分参与陪审团审议极大地体现了理想化的美国陪审团制度，其平衡不同的陪审员参与可以到来更准确的事实认定并逐渐提升公众对法律制度的信心。然而，五十年甚至更多年以前的研究表明社会地位影响着陪审室内的相互交流，上层社会的男士比下层社会的人以及同层次的女性更多的参与陪审制度。社会对位对陪审员参与的影响自被发现以后仅被很少的研究，几乎没有实际的陪审员参与研究。笔者利用了来自四个司法管辖区内担任过302个陪审团的2189位刑事陪审员的资料来探讨陪审团审议的参与是否以及在何种条件下因参与的社会群体而有所不同。我们的研究表明社会地位对构建陪审室内的相互交流具有持续的重要性，同时也揭露了一些在早期研究中没有涉及的种族和性别的意外模式。笔者发现情境因素包括地理位置、案件特征和集团大小也影响着社会地位和陪审团参与之间的关系。文章在结尾对我们的研究结果做了批判性讨论并鼓励其他研究者在考察陪审员个人特性如何影响陪审室内的互动交流时将情境因素加以考虑。

（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第667页以下）

（陈 丽 译）

（刘 禹 校）

## 2008 年大选中罪犯的出席率和政党登记人数

Turnout and Party Registration among  
Criminal Offenders in the 2008 General Election

Traci Burch

本文估测了2008年大选中，在佛罗里达州、乔治亚州、密歇根州、密苏里和北卡罗来纳州，刑事重罪定罪的选民登记、出席率和政党登记人数。结果表明：刑事重犯的出席率比先前研究显示的出席率要低很多。2008年大选中曾犯过刑事犯罪的出席率在各个州都不尽相同，平均是22.2%。那些在选举之后第一次触犯刑法而被捕且被定罪的人的投票率也很低。与先前文献的预测相反的是，曾经触犯刑法的人的数量似乎没有显著超越民主党人数。在北卡罗来纳州和佛罗里达州，可获得的数据表明，政党登记人数因种族不同而有所不同。在已登记的、曾触犯刑法的男性黑人中，北卡罗来纳州的71.7%和佛罗里达州的84.2%是已登记的民主党人。然而在白人，这个比例分别是35.3%和36.4%。（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第699页以下）

## 司法绩效评价对女性和少数民族是否公平？

### 来自内华达州克拉克郡的警示

Are Judicial Performance Evaluations Fair to Women and Minorities?

A Cautionary Tale from Clark County, Nevada

Rebecca D. Gill, Sylvia R. Lazos and Mallory M. Waters

由于选民在选举时依赖于司法绩效评价，决策人应当尽力提供有关在任法官的有效的、可靠的、不含偏见的信息。尽管有人认为司法绩效评价很公正，但证明这一命题所需要的系统研究还没有完全建立。通过利用内华达州克拉克郡律师司法绩效调查的数据，本文认为对司法绩效的客观评价并不能够解释清基于种族和性别而产生的分数上的不同。相较白人法官和男性法官而言，在其他因素都相

同的情况下，少数民族法官和女性法官分数一直都明显偏低。这些结论与这一假设相一致：司法绩效评价调查伴随着未经权衡的、无意识的性别和种族偏见。未来的研究必须比较司法绩效评价的结构、内容和州内的执行，以使得这些评价机制尽可能少得受到无意识的性别和种族歧视的影响。（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第731页以下）

## 各州最高法院的多样化

Diversifying State Supreme Courts

Greg Goelzhauser

为何有些州更早地将其最高法院多样化呢？利用州最高法院的第一个女性黑人法官的原始数据，笔者认为当州将其高等法院多样化时，政治和制度压力就有较大影响。这一结论表明：影响改组的选举系统和制度，以及在美国联邦最高法院中任命少数党派都与州任命第一个女性黑人法官相关联。这些调查结果对于我们理解促进司法多样化的政治与制度因素有一定启示。（【美】《法律与社会评论》第45卷第3期【2011年9月】第761页以下）

## 缅甸的独裁统治如何利用专门法庭对抗司法独立

How an Authoritarian Regime in Burma Used Special Courts  
to Defeat Judicial Independence

Nick Cheesman

为什么独裁统治者要建立专门法庭呢？一个观点认为这是为了将司法从政治导向的案件中分离，使其能够继续保持有限制的独立性。本文中笔者展示出与此观点相反的案例研究：缅甸的独裁统治利用专门法庭对抗司法独立而非分离司法。通过与亚洲的其他案例相比较，笔者认为相较于现存的司法机关或正式的意识形态，缅甸政体的构成和特性能够更好地解释这一策略。它的政权由战士组成，对于他们而言，法院即是敌人的领域。但由于缺少民众支持，政权领导人不能立

即着手于法律变革的激进项目，这些项目可能会危害到他们的权力。因此，他们利用专门法庭和其他策略来逐步对抗司法独立，直到他们能够取代专门的司法，而将法院完全纳入行政控制之中。（【美】《法律与社会评论》第45卷第4期【2011年12月】第801页以下）

## 政治自由主义和政治嵌入主义： 理解中国刑事辩护律师工作中的政治

Political Liberalism and Political Embeddedness:  
Understanding Politics in the Work of Chinese Criminal Defense Lawyers  
Sida Liu and Terence C. Halliday

本文利用中国刑事辩护律师的案例，考察了日常法律实践中政治的意义。基于194个对刑事辩护律师和中国22个城市中的其他被调查者的深入采访，我们认为律师的日常政治有两面性：一方面，律师可以潜在地挑战国家权力、保护公民权利、在日常工作中追求程序正义；另一方面，他们常常需要依靠与国家政府机关的政治联系来自我保护，并解决法律实践中的一些问题。政治的双重含义——即政治自由主义和政治嵌入主义——解释了中国律师日常工作中时常出现的复杂动机和解决问题的策略。数据显示中国的刑事辩护律师在政治的两种不同含义中被分化成五种形态：激进主义的精英、实用主义的经纪人、有名的积极分子、基层的积极分子和日常的实践者。数据还显示：带有政治色彩的律师业并不仅仅表现为反抗武断的国家权力的短期动员或革命性斗争，而是主要表现为每日不断增进的过程，其中包括协调冲突的利益所需要的复杂策略。（【美】《法律与社会评论》第45卷第4期【2011年12月】第831页以下）

## 超越被划分的身份： 以色列机场安全监控中程序正义的重要性

Going beyond Ascribed Identities:

## The Importance of Procedural Justice in Airport Security Screening in Israel

Badi Hasisi and David Weisburd

现在，每一个西方主要机场的乘客都要受制于更高级别的安全检查，这种安检既不方便，又引发了关于对待特殊团体成员的重要问题，这些团体被视为有特殊的安全风险。我们的研究审查了在以色列机场随机对犹太人和阿拉伯人乘客进行安检的过程中，种族认同在解释合法性认知上的重要性。我们研究中的主要假设是：种族划分在预测乘客对待机场安全检查的态度上将起到重要作用。实际上，我们的调查显示：相比犹太人而言，以色列的阿拉伯乘客总的来说对安全检查的合法性更多持否定态度。然而若运用多变量模型，我们发现当引入程序正义的因素，并且控制检查过程的具体特征时，种族划分（阿拉伯人与犹太人）不再作为合法性的重要预测。研究的结果表明：合法性认知上的差异总的来说是机场安检过程所导致的结果，而非种族身份的直接结果。最后，我们认为致力于防止恐怖主义的分化策略常常包含令人尴尬的公共程序，实际上可能危害乘客对机场安全的信任。这种安全依赖于公民的合作，侧重于特定群体的加重安检程序可能会危及合法性评价，并因此损害公众的合作。（【美】《法律与社会评论》第45卷第4期【2011年12月】第867页以下）

## 在改革时期讨论法律：喀麦隆法律权利的悖论

Talking Law in Times of Reform: Paradoxes of Legal Entitlement in Cameroon

José-María Muñoz

基于2003年到2005年期间开展的人种研究工作，本文研究了当下在喀麦隆阿达马瓦省，合法性是如何被构造的。通过关注在当地被称为“合作协调”过程的例证，笔者分析了国家官员和家畜贸易商是如何聚集在一起讨论法律的现实命运的。作为缓期执行的重要时机，“合作协调”对官员和贸易商都是富有成效的，其中官员确定了各自权力范围的限制，并基于商业规范和实践想象出一个交易，该实践严重限制了管制行为的范围，而贸易商试图避开所得税法将增加的严格审查，同时表达他们对法律完整性和一致性的担忧。（【美】《法律与社会评论》第

## 私人秩序中什么如此私人？

What's So Private about Private Ordering?

Tehila Sagy

私人秩序——即不受法律支配的社区和通过没有等级的群体处理纠纷的形式——在接近三十年里吸引了法律经济学家的目光。根据流行的观点，私人秩序滋生于社会前景冷清的市场社区，不受国家的干预。本文在两个方面质疑了该广为接受的观点：第一，它在私人秩序的发展和社会等级间建立了因果联系。第二，本文显示出国家常常故意在创造这些秩序中承担主动的角色。为了说明私人秩序的二分理论，本文为三个著名案件提供了详尽分析，这些案件被市场社区认为是私人秩序的原型：纽约的钻石经销商俱乐部案、以色列的基布兹集体农场案和加利福尼亚沙斯塔县的农场所有者案。最后，本文认为对私人秩序和法律的私有化的可行性和有利条件进行重新评价是十分必要的。（【美】《法律与社会评论》第45卷第4期【2011年12月】第923页以下）

## 为过去买单：纠正南非土地剥夺的传统

Paying for the Past: Redressing the Legacy of

Land Dispossession in South Africa

Bernadette Atuahene

南非的宪法要求为在殖民主义和种族隔离期间被驱逐出自己不动产的个人和群体提供公平救济。土地权利恢复委员会的制度性的广泛猜想认为：作为公平救济的财政奖励对受助人没有长期的经济影响，因为钱很快会花光，但他们仍处于贫穷之中，然而如果人们能得到土地，经济影响将会是长远的。因此，在近些年，委员会采用了一项政策，利用他们的软权力来强制索赔人选择土地恢复而非财政奖励。然而，我采访了许多经济奖励的接受者，结果表明在30%的案件中，

经济奖励都产生了长期经济效益，因为受访者将钱投资在房产上。经验性证据表明委员会应当反思他们最近在政策上的转变，不要低估了经济奖励产生长期经济效益的潜力。（【美】《法律与社会评论》第45卷第4期【2011年12月】第955页以下）

## 多重劣势：对均等就业机会诉讼中的 交叉理论的经验性检验

Multiple Disadvantages: An Empirical Test of  
Intersectionality Theory in EEO Litigation  
Rachel Kahn Best, Lauren B. Edelman,  
Linda Hamilton Krieger and Scott R. Eliason

很多理论文献描述了当原告遭受多重的、交叉的歧视时所面临的不利条件。本文通过区分两种形式的交叉理论延伸了现存的文献：人口学的交叉理论和请求权交叉理论，前者中重叠的人口学特性产生出大于它们各自部分之和的劣势，后者中原告若以交叉的可归因特质（如种族和性别）为基础指控歧视，将不大可能在案件中获胜。迄今为止，几乎没有经验性研究来探究任何一种交叉理论对诉讼结果造成的影响。本文通过对1965年至1999年期间，美国联邦法院的均等就业机会案件的司法意见中的典型代表进行经验性分析，填补了这一空白。运用一般性的、有序的逻辑回归，并控制各种变量，我们发现人口学的交叉理论和请求权交叉理论都与原告胜诉几率急剧降低有很大关联。引人注目的是，相较于只指控一项歧视的原告而言，提出交叉请求权的原告胜诉的几率只有一半。我们的发现支持并详尽阐述了有关交叉理论的社会法律影响的预言。（【美】《法律与社会评论》第45卷第4期【2011年12月】第911页以下）

## 法官和法律清晰度：分析美国最高法院意见的复杂度

Justices and Legal Clarity: Analyzing the Complexity of

U.S. Supreme Court Opinions  
Ryan J. Owens and Justin P. Wedeking

法律清晰度对理解和运用法律来说都很重要，因为它与法律规则之间有着很大联系。我们为最高法院意见的清晰度提供了初步的系统检验，得出了五个重要结论。第一，有些法官比其他人更有体系地、更清晰地阐释了他们的观点。Scalia 和 Breyer 法官的意见是最明确的，然而 Ginsburg 法官所写的意见一直都是最复杂的。第二，思想观念不能在多数意见或并存意见中预测清晰度。第三，所有法官书写异议时都比写多数意见要清晰，但最小获胜联盟写的多数意见是最清晰的。第四，所有法官在写刑事程序意见时都比写其他领域的要清晰。第五，正式改变最高法院先例的意见都导致了不那么明确的法律，潜在地引发了法律模糊的恶性循环。（【美】《法律与社会评论》第45卷第4期【2011年12月】第1027页以下）

（应童译）

（戚小乐校）

情景化的正义：一项关于就业歧视诉讼中  
公平和不平等的语境分析

Situated Justice: A Contextual Analysis of Fairness and Inequality in  
Employment Discrimination Litigation

Ellen Berrey, Steve G. Hoffman and Laura Beth Nielsen

社会法学理论研究中的绝大部分认为法律的合法性在很大程度上取决于公众的看法，即法律程序是公平的。本研究的大部分依靠的是对当事人关于公平的看法的具体的、制度性背景的极简单的描述。我们介绍一种情景化正义的分析方法去捕捉一个语境的概念，看当事人是如何在实际的法律诉讼中叙述公平的。我们的分析以 100 例与被告人的代表、原告以及就业歧视诉讼中的律师的深度对话为基础展开，作为对 1988 年至 2003 年在美国地方法院提起的 1788 例歧视案件的一项多元方式研究的一部分。本文提供了两个关键的实证研究结果，一个是在个人认知层面，另一个是在法律制度层面。首先，我们发现不管是被告人的代表

还是原告都不认为歧视性法律是公正的。然而，每一方都只关注对他们不利的程序中的不公平而不是关注整个诉讼。其次，我们证明了公平的观念可以掩盖结构性的不对称，而这总体而言使得雇主在就业歧视诉讼中受益匪浅。我们通过讨论如何让一项情景化的分析引起关于正义的实证研究的反思作为结束。本文中引用的受访者的录音可在网上获得。

你知道吗？如果你想要起诉我，那就去起诉吧。已经有许多人对我提出控诉。你不会是第一个，或许你也不会是最后一个。但是有一些事情你需要搞清楚。你需要知道我有工作并且我每天都会获得报酬。你的诉讼对我来说只是一项工作。我是否想赢？我想在我做的任何事情上获得成功。我是类型 A，一个竞争的人。但是如果我没有赢，世界不会停止不前。我还是会获得报酬。——哈罗德·沃德，公司代表，向想要提起歧视诉讼的被解雇的职员叙述他的建议。（【美】《法律与社会评论》第46卷第1期【2012年3月】第1页以下）

## 美国监狱一代的子女：

### 监禁母亲对学生和学校的外溢效应

Children of the American Prison Generation:

Student and School Spillover Effects of Incarcerating Mothers

John Hagan and Holly Foster

形式上的平等和司法的中立能够导致对妇女和儿童实质上的不平等，并且社会成本会超越个人和家庭蔓延到他们所处的更大的社会环境中去。我们认为由“严厉打击犯罪”政策引发的“复仇的平等”（切斯尼林德和波拉克 1995年）独特的破坏性影响以及1980年代联邦及州量刑指引导致了更多的妇女和母亲被监禁。我们认为嵌入在判决执行指导中的此类法律平等规范能够掩盖并惩罚性别角色预期中的差异。反常的是，尽管父亲在被监禁的数量上远多于母亲，但是母亲的监禁往往更容易产生影响并且对教育成果的影响规模也更大。我们论证了母方监禁在学生及学校层面的影响：在母方监禁程度不断提升的学校里，破坏性的影响不仅仅涉及被监禁的母亲的孩子，也波及到未被监禁的母亲的孩子。我们

发现，在其他学生的母亲被监禁的比例少至10%的学校里，大学就业率都会减少15%。父亲被监禁的影响也同样明显，这一点从学校层面上来讲表现得尤为明显。父亲监禁比率更高的学校（25%）比那些其他学校的就业率低50%。被监禁的母亲所产生的影响在学生层面表现得尤为明显（即被监禁的母亲的孩子从大学毕业的比率更低），而在三个测量结果中在学生层面和学校层面都发现了母方监禁的影响。我们在一项大型的、全国性的追踪美国1990年代被监禁一代的孩子到早期成年时期的纵向研究中论证了这些影响。（【美】《法律与社会评论》第46卷第1期【2012年3月】第37页以下）

## 指标作为全球治理的一种技术

Indicators as a Technology of Global Governance

Kevin E. Davis, Benedict Kingsbury and Sally Engle Merry

指标的使用是当今全球治理的一个突出特点。指标是为了不同目的对国家进行比较和排序，如分配对外援助或对外投资的决定，以及国家是否遵守了它们承诺的条约义务的考量。本文定义了指标的概念，分析了指标作为管理技术的显著特征并鉴定了多种方法使指标的使用有可能改变全球管理的拓扑结构和动力学。需要特别注意的是指标对全球管理中的标准设定、决策以及争论的过程的影响。世界银行运营指标和联合国人类发展指数被当成案例研究进行分析。（【美】《法律与社会评论》第46卷第1期【2012年3月】第71页以下）

## “侵权故事”和电视法官：

### 扩增、修改或反对反侵权叙述？

“Tort Tales” and TV Judges:

Amplifying, Modifying, or Countering the Antitort Narrative?

Joshua C. Wilson and Erin Ackerman

本文加入了关于反侵权和反诉讼态度的普遍争论中，通过检查反侵权或反诉讼情绪在由基于事实的电视法官节目所提供的法律的叙述中是否呈现以及呈现的程度范围。鉴于有关侵权改革的持久辩论，以及学者对学者对在这场有关法律体系的简化叙述的争议中所扮角色的认可，我们分析基于事实的电视法官节目是否表现为是对反侵权和反诉讼情绪的产生和传播作出贡献的类型。早期的研究使我们推测，电视法官节目将在很大程度上支持反侵权和反诉讼的叙述。然而，在对此类节目编码超过55小时后，我们得出结论认为他们并不采用此种叙述。相反地，这些节目展示代表了民法体系内的一种观点，即在很大程度上认定原告的诉求是合法的，并且将大多数的被告人视为犯罪人来对待。尽管如此，我们主张电视法官节目特定的戏剧性的特质限制了它们反对叙述反侵权和反诉讼故事的潜能。（【美】《法律与社会评论》第46卷第1期【2012年3月】第105页以下）

## 以色列紧急权力的流动性司法： 将法律拼接作为一项管理规范

The Fluid Jurisprudence of Israel's Emergency Powers:

Legal Patchwork as a Governing Norm

Yoav Mehozay

以色列长期的紧急状态已经对国家的管理造成严重的负担。鲜为人知但是同样重要的事实是：以色列的法律体系特点是其中有几处重复的、不连贯的应急法律机制同时存在。本文论证了以色列不断变化的紧急法律已经被用于满足其执政当局的政治目标。一个主要的目标是创建法律适用的灵活性，以保持法制政府的一定程度的合法性的同时能有组织地歧视巴勒斯坦人。在这些多样化的紧急法律机制可用的情况下，以色列的执政官员能够通过混合、匹配法律或是通过从一个法律机制到另一个法律机制的自由转换来将离散的紧急管理的权威延伸到预期的目的。本文进一步主张原先的实际解决方案很快变得具有规划性和协商性。因此，与以色列迂回的紧急司法是艰难时期的意外结果这一观念相反的是，以色列复杂的紧急司法实际上是一个管理工具。这个事实迫使我们考虑新的分析框架，

在此框架下紧急状态是一种持久的状态。为此，本文借鉴了殖民地法律学者的研究成果。通过分析紧急状态占主导地位的情境中的司法管辖的复杂性，这些研究解释了维护结构化的含糊不清的政治动因。（【美】《法律与社会评论》第46卷第1期【2012年3月】第137页以下）

## 走向成功：法律动员，组织响应和轮椅通道

Making Way: Legal Mobilization,  
Organizational Response, and Wheelchair Access

Jeb Barnes and Thomas F. Burke

在许多社会法律研究传统中分析了这样一些问题：组织是如何对法律权利作出回应以及组织缘何要这样做，分析还包括了法律动员、法规的研究以及对组织结构扩张的现存制度优越主义解释。本文运用初始的定性、定量的数据，检查了存在于美国残疾人法案（ADA）及相关的国家法律的多个条款中的有关十个组织对轮椅通道权利的回应。我们发现来源于各个研究惯例中的概念有助于理解我们样本中组织间的反应差异的来源。我们聚焦于四个关键的变量：法律动员，委托，职业化和程式化。我们坚决主张这些变量为研究组织对法律的回应以及从文献中的竞争方式提炼汇总出的见解提供了相对限缩的表达，这两者对提升我们对法律改变社会形势的理解都是必要的。（【美】《法律与社会评论》第46卷第1期【2012年3月】第167页以下）

## 用系统理论来研究法律的多元化：从中能得到什么呢？

Using Systems Theory to Study Legal Pluralism: What Could Be Gained?

Richard Nobles and David Schiff

本文考查了现代系统理论的能力从而为理解法律多元化的问题概念提供依据，同时也为了学者能将此类理解应用到多元的法律规则研究中去。特别地，它通过采用其链接思想之一的结构性联合的方式发展了对国家法律与暴力之间的

关系的系统理论观察。同时它考虑了当参照法典的适用对法律加以鉴别时翻译所发挥的作用：合法或非法。整个分析是以系统理论对前现代社会和现代社会之间差异的解释为基础的。（【美】《法律与社会评论》第46卷第2期【2012年6月】第265页以下）

## 幸福里的盲点：构建婚姻和同居中的权利意识

Ignorance in Bliss: Modeling Knowledge of Rights in Marriage and Cohabitation

Pascoe Pleasence and Nigel J. Balmer

我们生活在一个法律权利和法律责任广泛存在的环境中，但是越来越多的研究表明公众的法律素养处于一个较低的层面。在异性同居和婚姻法的背景下，此研究使用了来自英国的最新调查数据以详细地探讨一个问题，即：有多少人以及哪些人不懂法律，错误理念的本质和起源是什么。我们发现人们关于同居和婚姻法的观念通常是错误的。这些错误总是惊人地相似，并反映了社会态度对法律的分歧。我们的发现与法律意识缺失导致严重后果的理念保持一致。我们的发现也与近期关于受影响的公众对同居法律的理解的法律教育措施保持一致，但是我们主张社会态度和对错误观念的坚持普遍构成对此类举措的重大挑战。（【美】《法律与社会评论》第46卷第2期【2012年6月】第297页以下）

## 合法公民身份的性别化路径：

### 在凤凰城，亚利桑那州的拉美移民的案例

Gendered Paths to Legal Citizenship:

The Case of Latin-American Immigrants in Phoenix, Arizona

Olivia Salcido and Cecilia Menjivar

本文试图通过探究在凤凰城大都市区的经历过合法化过程的拉美原始移民的性别经验来对有关合法公民身份的更深层次的理解作出一定贡献。为了从性别

的角度予以探究，我们依赖于从1998年到2008年与来自危地马拉、萨尔瓦多、洪都拉斯及墨西哥的女人和男人的深度对话。数据显示：尽管移民政策和移民程序大体上对男女一视同仁，但是实际上它们在性别含义上有所扭曲的并且体现在性别化的社会机构里。性别意识形态渗透进过程中从而有差别地影响移民妇女和移民男子的合法化、永久合法居留及获取公民身份过程。本文指向移民法律中关键的性别不平等现象。（【美】《法律与社会评论》第46卷第2期【2012年6月】第335页以下）

## 1914英印迁移中摆脱不了的土著属性阴影

*Specters of Indigeneity in British-Indian Migration, 1914*

Renisa Mawani

关于土著属性的殖民地法律史和英印迁移通常不被放在一起进行讨论。本文通过追踪随着英印迁移中喷涌而出的政治冲突中不对等规律性而形成的像阴影般存在的原住民问题来跟进这样一个项目。特别地，我关注了1914年的驹形丸客轮行程，一艘载有376名印第安移民的日本轮船从香港起航至上海，门司港至横滨，横跨太平洋，最终到达加拿大的温哥华。地理位置纵横交错的几大洲和在最广泛的意义上接近法律，我探究了这艘船及船上乘客经历的三种挣扎：在孟买发行的讽刺漫画，由英国哥伦比亚省上诉法院（温哥华）审理的一个法律测验案件以及公众对帝国主义至上的种族意义的争论，该争论在船上的印度中产阶级支持者之间继续发酵并在多个印度城市的英国报纸上呈现出来。对于每次挣扎我都考查了关于土著民的变化性的概念，这些概念在战略上都是适当的，我是通过考查加拿大国家和英国的印第安人而从不考查土著民本身或是以他们自身的名义进行考查，每一个都将土著属性扩展到其自身优势上并为了达到特定的效果。最后，本文考虑了土著性的阴影特征所表现出的政治和法律工作，保证对其再次出现负责的时间概念及其所维持并导致质疑的暂时性。（2012年6月第46卷第2期第369页以下）（【美】《法律与社会评论》第46卷第2期【2012年6月】第297页以下）

## 在一个多元化的监管环境中推动环境行动：对可回收政策中的构建、排除及制度性影响的一项实践性研究

Motivating Environmental Action in a Pluralistic Regulatory Environment:  
An Experimental Study of Framing, Crowding Out,  
and Institutional Effects in the Context of Recycling Policies

Yuval Feldman and Oren Perez

在设置一个关于可循环利用政策时，监管者必须在多种工具中进行选择。我们的研究试图搞清楚管理手段的选择与制度性构造、人们固有的动机以及多种态度措施之间的联系。我们考查了在回收利用管理中被广泛使用的几种手段的行为反射，使用了具有代表性的以色列人口的一项实验调查（共有1800名参与者）。我们的发现表明：回收利用政策的设置应当对不同管理手段的结构影响以及关于可行性的内在和外生动因和法律实效之间的相互作用保持敏感度。我们特别要指出使用累积机制而非其他工具以及将私人组织作为管理机构的潜在的管理优势。以这些发现为基础，我们讨论了运用差别化的管理政策的潜在价值，在内在动因层面，它为广泛异质的社团中的回收利用提供激励。（【美】《法律与社会评论》第46卷第2期【2012年6月】第405页以下）

（戚小乐 译）

（应 童 校）

## 争议解决系统的设计问题如何：

### 对争议解决结构与消费者柠檬法<sup>1</sup>的组织分析

How Dispute Resolution System Design Matters: An Organizational Analysis of  
Dispute Resolution Structures and Consumer Lemon Laws

Shahin A. Talesh

---

<sup>1</sup> 柠檬法（Lemon Laws）是一种美国的消费者保护法，主要是在保障汽车买主的权益。柠檬法的名称起源于美国经济学家乔治·阿克罗夫。

本文叙述了争议解决结构如何形成管理与商业价值影响消费者保护法的意义与执行的程度，从而影响重复购买者受益的程度。我的分析从此联系中得出，并促成了检测组织性治理结构与法律之间关系的两个学说：关于法律和组织的新制度研究以及在争议中重复购买者的优势的社会法律研究。具体地说，我比较了一种情形，即强大的国家消费者保护法在私人纠纷解决法庭（该法庭由汽车制造商出资但由独立的第三方组织加利福尼亚运行）中予以解决与消费者纠纷在公共替代性纠纷解决过程（该过程由州佛蒙特州运行和管理）中解决。通过对各个州中纠纷解决仲裁员所实施的培训项目的深度访谈和参与性观察，我展示了在加利福尼亚和佛蒙特州中运行的不同争端解决结构是如何对实质上类似的柠檬法产生不同意义的。虽然我的数据不允许我建立起一个因果关系，但是他们仍强烈建议争端解决结构的形式。并且通过这些结构商业主体与国家主体建构柠檬法意义的方式将对消费者保护法的效力具有至关重要的意义。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 3 期【2012 年 9 月】第 463 页以下）

## 法官、当事人以及法院的设计

Judges, Litigants, and the Design of Courts

Paul Brace, Jeff Yates and Brent D. Boyea

对法院的两个重要的观点从根本上强调了判决与关于司法判决产生的不同预测的不同因素。司法投票的态度模型假定法官的思想是法庭结果的强大的预测指标。另一种情况是，法律与经济学的视角集中在当事人的和解行为以及法官可能靠意识做出投票、当事人使自己适应这些意识形态倾向以及使法官的意识形态的影响在法律上无效的原因。这一分析主要通过检测期偶然性以及制度设计的条件影响，着重于协调法官意识形态与当事人策略的影响的期望。该分析研究了 1995 年至 1998 年州最高法院来确定支持这两种观点的经验证据。虽然一些州最高法院存在自由决定的诉讼，使法官有更多的机会来实现他们的意识形态，但其他的州最高法院仍然缺乏自由决定诉讼的控制，使得诉讼与司法判决绝大多数受当事人影响。对各观点的支持很大程度上取决于制度设计的这一基本特征。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 3 期【2012 年 9 月】第 497 页以下）

# 英国环境运动中的法律机会结构与法律动员的悖论

Legal Opportunity Structures and the Paradox of  
Legal Mobilization by the Environmental Movement in the UK

Lisa Vanhala

本文探究了英国过去 20 年的环境运动的战略性法律行动。环境非政府组织（NGOs）在追求他们的政策目标的过程中，尽管在实质性法律事件中蒙受了巨大的损失，长期面对很大的困难，并基于“败诉者付费”的机制负担了巨大的开支，但它仍越来越倾向于向法院求助。这提出了一个疑惑：为何该运动在面对激进分子宣称的具有敌意的法律机会结构时仍然继续采取法律行动。本文探究了这一看似是悖论的问题，采用了一国中跨时期的比较方法，借鉴了由环境非政府组织进行的法律案件的原始数据以及战略诉讼的定性案例研究。它强调运动在机会结构之内所呈现出的代理，并提出依靠诉讼的环境非政府组织能够突出现存系统的缺点并为组织自己以及其他组织提高将来实现正义的可能。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 3 期【2012 年 9 月】第 523 页以下）

## 选择、歧视与女性主义惩罚

Choice, Discrimination, and the Motherhood Penalty

Tamar Kricheli-Katz

近期研究纪实性地描述了与女性主义相联系的实质性惩罚，并提出歧视在产生这种惩罚中扮演重要的地位。在本文中，我认为女性主义的程度被理解为一种选择，该选择影响了与做出这一选择相关的惩罚。两种方法被用来评价这种说法。第一种方法是对女性工资较低的州与州之间差别的分析，在该分析中多层线性模型被用来与 1988 年至 2004 年当前人口调查中的数据相结合。第二种方法是在高度控制的环境中的招聘实验。工资分析显示，排除影响工资的个体因素和地区性因素，在女性主义被认为是女性自己的选择的州内，女性被被惩罚得更重。招聘

实验将对惩罚的基于生产力和基于歧视的解释相区分开来，并为选择的观念与对女性的启示之间的因果关系提供了强有力的证据。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 3 期【2012 年 9 月】第 557 页以下）

## “我会让他们杀了我”：死刑犯倡导死刑执行的原因

“I'll Make Them Shoot Me”:

Accounts of Death Row Prisoners Advocating for Execution

Meredith Martin Rountree

在美国大概 11% 的被判处死刑的囚犯通过放弃他们的上诉加速了死刑的执行。这些囚犯是如何使法庭允许他们放弃他们的上诉的呢？进一步说，法律结构和过程是如何形成这些解释的？他们隐瞒了什么？一项对德克萨斯州案例的分析认为这些囚犯想要加速执行的原因是对惩罚与死刑的文化信仰。这些原因的一致性被不具有对抗性的不可靠的法律程序所放大。本文有助于我们对法律叙述的理解，并使他们的分析有所扩展，不仅包括霸权情况与法律规则，还包括产生他们的法律程序。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 3 期【2012 年 9 月】第 589 页以下）

## 没有国家的人：苏联解体后格鲁吉亚内黑手党的衰落

No Country for Made Men: The Decline of the Mafia in Post-Soviet Georgia

Gavin Slade

本文研究了苏联解体后格鲁吉亚共和国中被视为罪犯而长期存在的黑手党的衰落。自 2005 年起，一个采用直接针对罪犯的法律来打黑的运动开始进行。在一年之间，所有格鲁吉亚的罪犯都被监禁了或者逃离了国家。本文通过研究格鲁吉亚 20 世纪 90 年代不稳定的社会经济环境是如何影响罪犯对于国家攻击的应变力的，从而着眼于政策的成功之处。本文提出了一组数据来显示这一时期的混乱影响了罪犯协调运动的能力，规制了新兵的招募并保护了他们主要的集体资源

——他们的中坚力量的犯罪情况。由此，罪犯作为黑手党的名声大幅衰落十分脆弱。本文加入了犯罪网络中适应力的理论，并研究了苏联解体后的黑社会性质犯罪。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 3 期【2012 年 9 月】第 623 页以下）

## 责任的黑洞：中国法庭中审判委员会的地位

Black Hole of Responsibility:

The Adjudication Committee's Role in a Chinese Court

Xin He

在专制政体中法院与法官如何不公开地判决案件很少被予以研究，但这在比较司法研究中非常重要。首先，通过利用在中国基层法院中审判委员会的会议记录，本文探究了其运作模式和决策过程。数据提出，在由委员会审核的刑事案件之中，很少是有麻烦的或者重要的，但审判法官提出的相当一部分观点被修改了。相反，许多被审核的民事案件是难以解决的，但委员会只提供了很少的帮助。委员会整体的运作和决策都融入了法院内部的行政排名系统，而且法庭庭长的权力是巨大的。该分析也描述了委员会在促进法律的一致性与抵抗外部影响中的有限地位。并非实现其宣称的目标，委员会已经简化成法官个人和委员会成员的手段以此来规避责任。这项发现迫使研究者重新估计在中国法庭中审判委员会的地位以及法官与专制政体之间的关系。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 4 期【2012 年 12 月】第 681 页以下）

## 独裁国家的抵抗运动、法律与社会运动：

### 新加坡的同性恋集体行动案件

Pragmatic Resistance, Law, and Social Movements in Authoritarian States:

The Case of Gay Collective Action in Singapore

Lynette J. Chua

本文基于对新加坡同性恋集体行动的定性研究来分析独裁国家中同性恋组织是如何发生的，以及何地、如何法律起作用？新加坡的同性恋激进分子参与到“战略适应”之中来展开抵抗运动的战略，其中包括法律限制与文化规范之间的相互作用。为了平衡该运动的存活与发展，他们避免直接对抗，并避免被视为对现存政治秩序的威胁。作为法律限制和合法性的来源，法律相应地抵制性行为和公民的政治自由，并从文化上取消提出异议的合法性。然而，当激进分子根据法律并通过法律来开展抵抗运动时，它也作为争论的来源。而且，法律也作为存活与直接利益以及将现存秩序具体化之间的交易。但是，通过将法律视为纯粹战术性的，这些激进分子最终将法律去中心化，对他们究竟是意识形态的挑战还是被当局指派实际上也并不关心。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 4 期【2012 年 12 月】第 713 页以下）

## 更换并修改宪法：拉丁美洲的宪法变迁逻辑

Replacing and Amending Constitutions:

The Logic of Constitutional Change in Latin America

Gabriel L. Negretto

从 1978 年开始，拉丁美洲的所有国家要么更换要么修改了它们的宪法。什么解释了关于宪法改革在此两种实质上并非相同含义的选择？本文认为，当宪法不能作为治理结构而运行或者当宪法的设计阻碍了从适应不断变化的环境中获取政治利益时，宪法就会被更换。根据这一观点，当宪法性危机是时常发生的或者政治行为人缺乏通过修正案或者司法解释的方式去执行调整的能力或者宪政体制拥有一个权力集中的设计时，宪法很可能被更换。它进而指出修正案出现的频率既取决于宪法的时间跨度与细节，也取决于修正过程的严格度与党派系统的分裂之间的相互作用。本文提出了统计论据来支持这些观点并讨论了该分析的规范含义。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 4 期【2012 年 12 月】第 749 页以下）

## 为“敌人”解释人权： 以色列非政府组织维护巴勒斯坦权利的情况

Translating Human Rights of the “Enemy”:  
The Case of Israeli NGOs Defending Palestinian Rights  
Daphna Golan and Zvika Orr

本文探究了以色列人权非政府组织在被占领的领土中致力于保护和提倡巴勒斯坦人的人权的实践、理论与困境。这一情况能阐明关于人权的“三方解释”的复杂过程，该过程与到目前为止研究的人权本地化的其他形式存在差别。在这一过程中，人权非政府组织一方面解释国际人权标准，另一方面深入到那些反对这些权利的国家所普遍适用的概念与法律语言中来阐明被害者的痛苦。我们分析了变化与繁殖的辩证逻辑，这一逻辑是内嵌在以色列的激进主义分子维护巴勒斯坦人的人权的同时又试图在以色列社会中使自己的行动非政治化并采用歧视性的前提与概念之中的。以色列近期令人担忧的立法提案旨在缩减人权非政府组织的工作，重新考虑人权非政府组织在社会中的地位，包括他们非政治化的策略、他们对法律语言的使用以及他们与逐渐减少的和平运动的关系。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 4 期【2012 年 12 月】第 781 页以下）

## 刑罚改革意想不到的结果： 对 18 世纪伦敦的流放刑罚的案例研究

The Unintended Consequences of Penal Reform: A Case Study of Penal  
Transportation in Eighteenth-Century London  
Ashley T. Rubin

18 世纪英国刑事司法流放至新世界<sup>2</sup>的刑罚的后果是什么？流放被学者们形容为作为死刑刑罚减少后的替代品，或者是作为惩罚人们比他们之前所被惩罚的刑法更严苛的创新刑罚。利用中央刑事法庭会议文件和议会文件中的数据，本文

---

<sup>2</sup> 指西半球或南、北美洲及其附近岛屿。

探究了 18 世纪伦敦的审判和执行趋势。它利用了由 1718 年流放法案全文所提出的自然实验，这一实验使流放成为可实行的刑罚判决，同时基于刑罚趋势评估了流放的“影响”。本文发现适用流放刑的主要后果是通过使人们服从于更严格的惩罚从而使得刑事司法体系更加极端。虽然这与对某类罪犯来说死刑的小幅减少有关，但流放刑的适用也与死刑犯被处决的比例增加有关系。本文最后讨论了可能导致法律意想不到的后果的情形，包括本文所说的细微后果。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 4 期【2012 年 12 月】第 815 页以下）

## 行使管理：在艾滋病诊所中超越管理的形式主义

Performing Regulation: Transcending Regulatory Ritualism in HIV Clinics

Carol A. Heimer and J. Lynn Gazley

社会法学家们认为，管理遭遇通常是指表现为与日常实践不相挂钩的表面服从的情形。然而从五个高度控制的艾滋病诊所中得到的研究数据显示管理既为形式主义提供机会——令人意外地——也为超越形式主义提供机会。利用一个夸张的比喻，我们认为即兴表演是使得管理监督者与诊所工作人员都能超越形式主义的一门技术。管理遭遇一旦展开，诊所精心准备的行动有时会变成更多的合作交流，在此交流中监督者和管理者解决了有关规则如何被适用的细节，甚至为给管理机构的监督人的报告而共同努力。通过“共同表现”，管理监督者获得了进入诊所幕后的权利，由此他们可以评估诊所工作人员对伦理和科学规范的更深层次的整合。但是在文化分化与物质匮乏使诊所员工难以获得监督者的信任的情况下，这样的联合行动可能性不大。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 4 期【2012 年 12 月】第 853 页以下）

## 行政部门社会化以及对美国最高法院的服从

Executive Branch Socialization and Deference on the U.S. Supreme Court

Rob Robinson

在行政部门中拥有先前经验的最高法院法官在三权分立的情况下是否更有可能听从总统呢？尽管之前的研究已经提出这样的背景可能标志着司法政策的倾向，但并非形成这种倾向的关键，在此，我认为机构社会化确实可能提高将来司法上服从总统的可能性。利用 1942 年至 2007 年间判决的有关行政权力案件的一组原始数据，我模拟了司法投票来测试这一假说。我揭示了三个值得注意的发现：（1）先前的行政部门经验与对行政部门的支持之间存在明确的相关性；（2）这一支持的程度随着行政部门任期的增长而不断加大，这一发现与社会化假说相一致；（3）与传统智慧相反，行政权力案件拥有明确的意识形态维度，这与态度模型的期望相一致。（【美】《法律与社会评论》第 46 卷第 4 期【2012 年 12 月】第 889 页以下）

（葛依然 译）

（茹 翼 校）

## 现实中的审问：当警察审问孩子时究竟发生了什么

Real Interrogation: What Actually Happens When Cops Question Kids

Barry C. Feld

虽然最高法院一再警告说，成年人会对未成年人行使米兰达权利或自愿陈述的能力产生不利影响，但是最高法院却支持用成人豁免标准即认知、智能、自愿，来评估青少年的米兰达豁免标准。相比之下，发展心理学家质疑年轻人是否了解或具备必要的能力去行使米兰达权利。本文分析了 307 件十六和十七岁的青少年被控重罪的审问的定量和定性数据。文章报告了警方如何保证米兰达豁免，警方获取信息的手段，以及青少年提供的证据。调查结果会影响三个政策问题：青少年的程序性保障、审讯时间限制和审讯强制录音。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 1 期【2013 年 3 月】第 1 页以下）

## 象征与实质：加州关于重罪量刑的三振出局法的影响

Symbol and Substance: Effects of California's  
Three Strikes Law on Felony Sentencing  
John R. Sutton

加州的“三振出局”法是20世纪70年代末许多州开始颁布的强制判决政策浪潮中最臭名昭著的例子。虽然倡导者和评论家预测该法会对总的惩罚趋势和个别案件结果产生深远的影响，但是 Feeley 和 Kamin 对以往量刑改革的分析表明，法律的影响主要是象征性的，因为地方官员会忽略、颠覆或废止其主要规定。虽然总的分析都倾向于证实这种说法，但是目前为止还没有法律对个案影响的系统检验。该分析将多层次模式适用于来自加州12座城市的案件级别数据，来检验关于平均刑罚中的变化、法律和法外因素对量刑的相对影响、量刑结果的不确定性的假设。结果大多支持 Feeley 和 Kamin 的象征性的解释，同时也揭示了重要的实质性影响：三振出局法使得判决变得更加苛刻，尤其是在政治上保守的县，危险的罪犯面临更长的牢狱。（【美】《法律与社会评论》第47卷第1期【2013年3月】第37页以下）

## 面对你的犯罪记录：

### 犯罪记录的删除以及错误自代理的附属问题

Facing Your Criminal Record: Expungement and the Collateral  
Problem of Wrongfully Represented Self

Amy Myrick

虽然有大量的社会法律研究分析了犯罪记录对人生的有害影响，但很少有人研究犯罪记录本身或者它们与其所代表的人的关系。在本文中，作者采取了新颖的手法，将犯罪记录作为记录个人历史的材料和文本文档。而后观察了寻求删除犯罪记录的人（即见到自己犯罪记录的人），来了解他们的反应。从这个数据，我用象征性互动理论将犯罪纪录的另一附带效果理论化。该效果就是它代表了失去社会身份的人们，并阻止人们通过沟通矫正的自我理解来管理笔者记录的人们。从这些数据中，笔者运用符号互动的归纳理论来使得犯罪记录的附属效果理

论化：犯罪记录代表了失去个人社会身份的人并阻止其与制作犯罪记录的主管机关通过沟通矫正自我醒悟。文章最后，笔者概括了自身主要的理论贡献：“有犯罪记录”，从字面上看，是指具有国家通过法律授权的文本代理，没有输入它永远代表的人，而从有授权的机构才能了解这些人的犯罪记录。因此，犯罪记录系统的作用是一个屏障，隔断曾被逮捕的人与以他们反对却代表他们的司法系统间的相互交流。这种“错误代表”是具有犯罪记录的连带效应，阻碍了曾被逮捕的人管理或修复其与惩罚过他们的国家之间关系的能力。（【美】《法律与社会评论》第47卷第1期【2013年3月】第73页以下）

## 贯穿民主政权的司法独立：了解政治竞争的不同影响

Judicial Independence across Democratic Regimes: Understanding the  
Varying Impact of Political Competition

Aylin Aydın

一个独立的司法机构的建立和维护最突出的解释是“保险理论”，该理论提出政治竞争与司法独立之间存在正相关关系。但是，激烈的政治竞争必然会导致所有类型的民主国家的更高水平的司法独立吗？通过对超过97民主国家的大型-N的多国抽样分析，这项研究表明，随着国家中民主水平的变化，政治竞争对司法独立的影响也相应变化。实证结果显示，虽然在先进的民主国家高层次的政治竞争增强了司法独立，但是在发展中民主国家的政治竞争显著妨碍了法院的独立性。（【美】《法律与社会评论》第47卷第1期【2013年3月】第105页以下）

## 自由主义及其他：殖民时期及后殖民时期

### 印度法中的原始主义政治

Liberalism and Its Other: The Politics of Primitivism in  
Colonial and Postcolonial Indian Law

Uday Chandra

自由主义被广泛认为是一个现代的知识传统，维护着独立个人的权利和自由。然而，在殖民和后殖民背景下，自由主义理论家和立法者一直在努力捍卫作为政治主体的人的权利和自由，他们认为这些人是“原始”，“落后”或“土著人。”因此，自由主义反复地遭受它原始的另一面给政治理论和法律带来的困境和矛盾。有什么办法可以让后殖民法摆脱殖民这个包袱？怎样才能让普遍自由主义公民的理想克服家长式保护的观念？如何让“原始”的主体在后殖民社会中成为完善的、平等的公民？为了探讨这些困境和矛盾，笔者研究了从19世纪70年代印度所谓的部落地区的“原始主义”的文明轨迹到当代印度对部落权利的法律辩论和政府报告。通过细读关于部落族人和地方的规定，笔者探究了宪政自由主义公民的理想与殖民和后殖民时期印度各邦所导致的部落关系令人不安的现实之间的持续紧张。（【美】《法律与社会评论》第47卷第1期【2013年3月】第135页以下）

## 英国法中政治对公共机构侵权责任的间接影响

The Indirect Influence of Politics on Tort Liability of

Public Authorities in English Law

Dan Priel

在英国法中，公共机构的过失责任的范围在后二战时期发生了显著的变化。首先，范围扩大，而后从80年代中期开始回缩。本文试图解释为什么这种变化的出现，不是通过集中研究关于学说“标准”这个常见于大多数关于这方面法律的评论，而是将其与政治意识形态变化的背景相联系。我的主要观点是，政治变革带来了法律上的变化，但它是通过影响政治领域的范围产生这样的作用，而暗示的方式也在合法的范围之内。更具体地讲，我认为，英国战后对福利国家的共识，使法院扩大国家的赔偿责来符合新兴的福利国家概念，避免使得法律产生矛盾。当撒切尔夫人上台后，福利国家已不再是共识，从而使福利主义法律理论的进一步发展出现政治争议。因此，法院恢复到旧的学说在20世纪80年代这一新的政治氛围下在政治上显得不那么紧张。（【美】《法律与社会评论》第47卷第1期【2013年3月】第169页以下）

## 对美国最高法院宪法决定的 政策本位的宪法性回应分析

An Analysis of Policy-Based Congressional Responses to  
the U.S. Supreme Court's Constitutional Decisions

Bethany Blackstone

虽然国会可以尝试通过启动修宪进程推翻最高法院的宪法判决，但是修正案几乎不是一个可行的办法。相反，国会通常通过普通立法来改变宪法决定的影响。笔者分析了政策本位的回应国会于1995年至2010年发起的最高法院作出的宪法决定。对每个响应的建议，笔者认为拟议的立法、法院的裁决，以及提案与关系到法院决定的公共政策之间的关系。我发现，国会在撤销法院决定的政策影响方面取得相当大的成功，但其克服法院的法律规则的能力是有限的。（【美】《法律与社会评论》第47卷第1期【2013年3月】第199页以下）

## 古老职业的新视角：中国性工作者的虐待与法律意识

New Perspectives from the Oldest Profession: Abuse  
and the Legal Consciousness of Sex Workers in China

Margaret L. Boittin

虽然卖淫在中国是非法的，但仍有数以百万计的妇女进行性交易。在这个过程中，她们遭遇了来自嫖客，老鸨，皮条客，警察和卫生官员的明显虐待和伤害。本文通过中国性工作者对其所遭受的虐待经历的诠释探究了她们的法律意识。文章揭示了她们是如何思考和谈论她们，以及她们的反应如何有时转化为具体的行动。笔者的证据表明，性工作者认为虐待十分有害，为此而责备别人，偶尔为此提出索赔。她们还对卖淫政策以及这些规定与自身遭受虐待的经历之间的关系有强烈的意见。这些发现为从前的边缘人群和法律理论设立了范围条件，这表明，

没有地位的人认为法律在他们的生活中所发挥的作用更加边缘。此外，该证据通过证明围绕这个概念的争论如何变得比从前认识的应用范围更广，丰富了我们对中国国内法律意识的理解。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 2 期【2013 年 6 月】第 245 页以下）

## 中国的实用主义话语与性别不平等

Pragmatic Discourse and Gender Inequality in China

Xin He and Kwai Ng

以中国实际庭审中的法庭对话作为数据，本文分析了一个新兴的从法官到助理展开的“实用主义话语”，但同时，以限制妇女离婚。通过质询，发言，反驳，以及其他互动方式，中国法官定义了支持性别平等和妇女权益的法律理解的前提。通过观察话语是如何在法官和诉讼当事人之间展开的，我们将微语言实践与更广泛的社会力量和过程联系起来。尽管他们真诚努力保护妇女的权利，但中国法官往往在不经意间巩固和再现宗法规范。数据表明霸权宗法秩序如何在被认为促进性别平等的体制中再次出现。话语的互动也凸显了中国社会的紧张氛围，并显示法律运行的社会环境不断变化所带来的影响。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 2 期【2013 年 6 月】第 279 页以下）

## 界限的狂热：东帝汶的法塔卢克语中的

### 简单法律规则与复杂的财产习惯

Bright-Line Fever: Simple Legal Rules and Complex Property

Customs among the Fataluku of East Timor

Daniel Fitzpatrick and Andrew McWilliam

最近的法律和经济学的学术研究重新展开了关于产权理论亮线规则的争论。经济分析称，由于信息成本，基准偏向亮线产权规则，如果“全世界”必须明白一个范围内允许的用途，或处理资源权益的多个持有人。对于产权亮线规则的基线偏好来自信息沟通的成本：所有其他条件相同，复杂的规则适合较小的受众（例

如，缔约方）和简单的规则适合较大的受众（如产权交易者，违反者和执法者）。本文探讨一个简单的规则所处的环境中，为了较大的受众，就需要解释复杂性，因为它横断专门的受众群体。争论借鉴了最近社会法律学术成就的两种启发式问题：自创生系统理论概念和多个产权关系流通的概念。对于简单的规则的复杂解释的可能性，是通过东帝汶劳 Lautem 特区的法塔卢克语语言组的案例研究来阐述的。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 2 期【2013 年 6 月】第 311 页以下）

## 薄弱治理暗影下的信号环境管理：

### ISO14001 的全球扩散

Signaling Environmental Stewardship in the Shadow of Weak Governance:

The Global Diffusion of ISO 14001

Daniel Berliner and Aseem Prakash

本文探讨了国内监管机构的质量是如何在环保准则和实践具体化的私人或志愿活动的国际传播中塑造全球经济网络的角色。我们专注于 ISO（国际标准化组织）14001，其是世界上适用最广泛的自愿性环保项目，鼓励参与的企业采用高于目前法律要求的环境管理政策。我们假设公司有动力通过向接受这个自愿计划的国外客户和投资者展示 ISO 14001 认证的环境管理资格，但只有当这些公司在行政监管较差的国家才会如此。通过 1997 年至 2009 年间 129 个国家组成的小组，我们发现，只有当公司处于行政监管较差的国家（能够反映腐败程度）时，双边出口和双边投资的压力会刺激企业加入 ISO 14001。因此，我们的这篇文章强调了自愿方案或私法经营如何在公共监管的阴影下运行，因为公共管理的质量影响着企业参加此类项目的积极性。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 2 期【2013 年 6 月】第 345 页以下）

## 军事化的司法新民主：解释拉丁美洲军事法院改革过程

Militarized Justice in New Democracies:

## Explaining the Process of Military Court Reform in Latin America

Brett J. Kyle and Andrew G. Reiter

虽然大量文献强调司法改革在新民主国家中的重要性，却很少有学者研究在这些方面的军事司法体制改革，虽然这些法院有直接与民事法庭进行竞争并颠覆法治的潜在可能性。本文通过重点介绍拉美，用实证方法探究了在每个民主下的专制统治的军事法庭改革过程是如何失去作用的。我们列出两个不同的途径：（1）对部分民事改革者的单方作用；（2）民事改革者和军事改革者之间的博弈。在单方类型中，我们进一步区分了民事法庭驱动的努力，政客追求的努力，以及那些在更大的政治变革的背景下付出的努力。最终，我们发现，在没有一个专制政权和军队的戏剧性失利的情况下，不参与和讨价还价与军事改革的努力直接往往不能达到长期合规性和改善人权的做法。因此，这种改革努力的成功，可能会让民主和军民关系的其他方面付出代价。通过归纳我们的发现以及对他们提供在全球各地正在进行的军事司法改革工作的经验教训的反思，我们对全文进行了总结。

【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 2 期【2013 年 6 月】第 375 页以下）

## 政策变化的制度路径：司法对战鸡奸法的非司法废除

Institutional Paths to Policy Change: Judicial Versus

Nonjudicial Repeal of Sodomy Laws

Udi Sommer, Victor Asal, Katie Zuber and Jonathan Parent

是什么不稳定因素导致了司法和非司法决策机构引进政策变化呢？在提出的理论框架中，法律路径依赖的性质对法院和立法机关产生不同的影响。同样，某些政治机构，包括选举和政治问责会导致这些机构在不同的情况下引进政策变化。但是，全球趋势同样会影响这两个机构的路径。我们通过 1972 年至 2002 年间所有国家废除鸡奸法的数据，验证了这个理论。从两个不同的多变量模型中得到的研究结果绝对性的证实了我们的预测。法院处于最后救济机构这一独特地位，使得它们比立法机关更少的受到来自任何法律现状或政治问责的约束。另一方面，全球化对二者有相当的影响。本文通过不同的制度路径，开创性的提供了

一个解释政策变化的理论框架,系统地检验理论框架以及仍然在许多国家议程上的政策问题。(【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 2 期【2013 年 6 月】第 409 页以下)

(刘 禹 译)

(陈 丽 校)

## 法律的情感:阿拉伯地区以色列城市的 民族不信任和恐惧文化

Legal Emotions: An Ethnography of Distrust and Fear  
in the Arab Districts of an Israeli City  
Silvia Pasquetti

最近社会法学已经探索了安全与犯罪问题的立法和决策中人们情感所扮演的角色。本文通过协调治安和安全机构的角色在长期情绪(这些情绪常常蒙蔽集体视线,激起民族情绪)产生中的作用,从而将此方法延伸运用至法律的执行与效果之间的关系。阿拉伯 Lod 地区的以色列城市有不同的情绪气氛民族文化,文章表明这种气氛由两种情绪组成:对朋友和邻居极度的不信任,以及对以色列当局强烈的恐惧。这种情绪气氛是 Lod 地区巴勒斯坦人与以色列安全机构地下关系的产物,以及来源于他们国家安全与犯罪控制之间的模糊界限产生的种种经历。我将此情绪气氛最初的起源和相对稳定性归结于从 1948 年到现在,更广泛的以色列和巴勒斯坦公民之间的关系。文章结尾通过讨论法律的执行对国籍的显著性及其范围产生如何的影响作出总结,并主张重视法律执行、集体性情绪和国籍的纳入和去除之间的联系。(【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 3 期【2013 年 9 月】第 461 页以下)

## 发展中国家的城市住房非法化的悖论

Paradoxes of Urban Housing Informality in the Developing World

本文解决了一系列有关发展中国家城市内的非法定居点的问题及其与法律制度的关系中的悖论。第一个悖论,一方面是关于土地非法占有的惩罚,另一方面是关于土地合法化行为。第二,它着眼于土地占用也是侵犯财产权,但基于形成新的财产权利的目的,从而矛盾地支持私有财产作为一个实质性的原则。第三,事实背后的推理,同一制度虽然否定了为贫困人群获得房屋的合法途径,却也试图将非正式定居点以特别的方式通过合法化检查计划。结果表明,这些悖论的逻辑,然这些观点与传统法律视角相矛盾,但仍能够与一种理论框架融合:与国家法律体系相区别,在非法定居范围内进行内部规范性操作,却在其范围外产生效力。本文总结道,所提出的框架不仅解决了矛盾,还可以指导在发展中国家尝试处理预期会有巨大增长的非法定居。(【美】《法律与社会评论》第47卷第3期【2013年9月】第493页以下)

## 握紧方向盘: 车的使用、社会秩序以及墨西哥车辆公共 车辆登记处 (REPUVE) 适用的相关法律

Taking Hold of the Wheel: Automobility, Social Order, and the Law in Mexico's  
Public Registry of Vehicles (REPUVE)

Keith Guzik

在全球范围内,政府正在实施电子车辆登记项目,从而能够瞬间定位汽车。为了解此类项目对当前政府管理的影响,本文利用现存文献关于车辆,法律与社会和科技研究理论,和从墨西哥收集来的数据,墨西哥政府正在实施公共车辆登记中心的项目(REPUVE)。本文的中心论点是基于三个概念。首先,在现代社会中汽车反复地担任一个颠覆性技术,这个技术的应用,通过使用户远离自己平常的社会互动模式从而让社会秩序变得不稳定。政府部门为掌控局势在二十世纪创建了一系列的法律规定、执行、和机构通过将法律渗透到车辆管理中,国家把汽车变成一个法律制定工具,一种推动人们制定法律的技术,这样做也构成了社会法秩序。在墨西哥,许多部队已经协力促成削弱政府对车辆的控制。车辆登记项

目承诺会通过“委派”警察射频识别贴在汽车上的标签和在路面设置扫描仪的职责来改进。与通过易腐败的人员执法制裁不负责任的司机不同，通过易腐败的人员执法制裁不负责任的司机，REPUVE 通过拒绝在路面接近可疑车辆，增加了法律制裁的可能性。然后 REPUVE 项目中，汽车通过从法律制定设备操作的技术推动用户制定法律，法律规定设备的技术操作要求他们这样做。通过展示车辆监管的角色的“相互替代”社会和技术，本研究有助于日益增长的法律和技术的交叉研究，为当代国家中透视法律权力变化的本质提供见解。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 3 期【2013 年 9 月】第 523 页以下）

## 移民研究半合法性的概念化

Conceptualizing Semi-Legality in Migration Research

Agnieszka Kubal

半合法性是什么，为什么它能提供合法性与非法性二进制划分的可行的替代选择？半合法性是一个启发性工具，可以将各种“中间”状态纳入框架之中，而不是每次出现歧义归入非法，因为这将潜在欺诈范围规定的太宽。这可能被视为一个多维空间，移民通过法律规范他们与各种国家机关之间的互动关系。作为敏感的理论角度来看，它有助于解释为什么许多新自由主义政权，它们声称法律和秩序是他们区别于他人的主要特征，实际参与保持法律模棱两可的整合模式。描述半合法性的条件，我使用数据是对四个欧洲国家的移民的 360 个定性采访。我讨论下列几个问题：(1) “不完整”应对正规化程序(特赦)——事实上实现合法化条件，然而面对正式(法律上的)证实障碍；(2) 平衡各欧盟国家——一些暂时停留某国，又逾期停留在他国，和(3) 关联性就业——移民居住在一个国家是合法的，但他们的工作签证会超过了允许的期限。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 3 期【2013 年 9 月】第 555 页以下）

## 什么时候法律重要？国家最低结婚年龄法律、

## 儿童权利、青少年生育率, 从1989-2007年

When Do Laws Matter? National Minimum-Age-of-Marriage Laws, Child Rights, and Adolescent Fertility, 1989–2007

Minzee Kim, Wesley Longhofer, Elizabeth Heger Boyle and Hollie Nyseth Brehm

利用青少年生育的案例, 我们提出问题, 国家法律是否以及在什么时候对结果有影响, 并超越国际法和国际组织的影响。为了回答这些问题, 我们利用固定效果时序回归模型, 分析从 1989 年到 2007 年最低婚姻年龄法律在 115 个贫穷和中等收入国家的影响。我们发现法律严格设定在最低结婚年龄 18 岁的国家经历了大多数青少年生育率急剧下降。在一些国家设定年龄 18 岁但允许例外(例如, 婚姻由父母同意)与未设这样最低年龄限制法律的国家没有什么区别。因此, 严格遵守全球规范的政策更有可能获取想要的结果。文章结尾讨论在分散的全球系统国家法律意味着什么, 这个全球系统中, 多个参与者和机构使法律的独立效应难以识别。(【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 3 期【2013 年 9 月】第 589 页以下)

## 城市社区公共安全的私有化:

### 商业改善区域能减少青少年暴力犯罪吗?

The Privatization of Public Safety in Urban Neighborhoods: Do Business Improvement Districts Reduce Violent Crime Among Adolescents?

John MacDonald, Robert J. Stokes, Ben Grunwald and Ricky Bluthenthal

商业改善区(BID)是一个受欢迎的经济发展和城市振兴模型, 当地企业主必须缴纳评估税来建立辅助服务基金, 包括私人安全。商业改善区是一种有争议的城市振兴方式, 因为他们在公共领域对经济发展和公共安全私有化。本研究检验商业改善区在减少当地居民青少年暴力方面是否超出了他们直接的边界范围而提供实实在在的利益。占主导地位的实证分析提出了评价研究主导的学术观点, 通过引入包含丰富的个人和社区层面变量的信息理论驱动数据。分析比较了生活

在商业改善社区的青少年暴力案件与同样的位于非商业改善社区的青少年案件。我们发现商业改善区对暴力案件没有影响。然而,我们发现青少年暴力案件与社区集体效能和家庭相关的社会控制有密切关系。总之,我们认为,商业改善区可能会减少犯罪,但这种好处只能集中在他们直接的边界范围内,并不能延伸至生活在周围的社区的年轻人。(【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 3 期【2013 年 9 月】第 621 页以下)

## 在法律框架内进行篮球活动： 在街头篮球中争论的意义

Basketball in the Key of Law: The Significance of  
Disputing in Pick-Up Basketball  
Michael DeLand

当法律的概念作为一个建设性的和组成性力量通常是说,我们有相对较少的具体和实际的案例研究精确显示社会行为人如何通过利用合法性构建承诺的意义。借鉴欧文·高夫曼的框架分析(1974),我使用“控”的概念,阐明篮球运动员如何在非正式的“街头篮球”比赛中通过争论来转变他们的活动的意义。通过法律的方式进行比赛,运动员们是“真实”和“认真”的进行比赛,而不是“单纯的玩”。跟踪分析篮球运动员在激烈的运动,他们分析比赛,吹罚违反规则,反抗这些犯规,并最终放弃。运动员组成了争论纠纷自然历史的每个阶段“法律的关键”,通过构建和比较的案例,建立和解释规则,设置的先例,对过程的争议,并提出解决方案。通过这些实践,运动员为比赛注入丰富的含义和产生要求重视的比赛的动力。这种分析有助于了解法律本体,设想法律的本质是赋予意义的而不是修复规范社会生活。(【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 3 期【2013 年 9 月】第 653 页以下)

## 屋檐之上, 法律之下:探寻中国农民工工资索赔案

## 破坏性策略背后的正义

Above the Roof, Beneath the Law: Perceived Justice behind Disruptive Tactics  
of Migrant Wage Claimants in China

Xin He, Lungang Wang and Yang Su

发展中国家的公民概念化的合法性是一个关键的但研究不充分的法律意识和法律动员研究的问题。根据从中国西部的参与式的观察和广泛的采访, 本文还探讨了农民工工资索赔者对他们破坏性的行为背后的法律和正义的主观理解。他们对正义的理解与法律所规定的目标、证据和正当程序截然不同。谁能对此负责吗? 证据由哪些因素构成? 他们应该何时得到偿付? 应偿付多少钱? 他们的看法也不同于美国弱势群体对“违法”的态度。中国的法律观念是受到道德戒律根深蒂固的文化影响, 更重要的是, 受农民工和政治和商业精英之间的失衡关系影响。因此导致不断增长的社会冲突在涌入法院过程中产生的令人生畏的障碍。(【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 4 期【2013 年 12 月】第 703 页以下)

## 黄金时段争议解决:

### 中国“和谐社会”现实电视调解节目

Primetime Dispute Resolution:

Reality TV Mediation Shows in China's "Harmonious Society"

Colin S. Hawes and Shuyu Kong

本文通过一个案例研究现实电视调解节目, 讨论了最近中国政府的推广的正式和非正式的调解, 有些学者称之为“反法律的”(Minzner 2011)。我们给这些突然流行于中国黄金时段的电视调解节目认定三个原因: (1) 电视节目制片人利用人际冲突的欲望谋利, 却没有给社会不稳定性煽风点火; (2) 官方审查的要求电视节目宣传“和谐社会”; (3) 要求法院和其他政府机构公开展示他们支持调解是最“合适的”解决人际关系和邻里纠纷的方式。两个广受好评的调解电视节目显示了他们如何在狭隘的适用法律之上强调道德和“感情”的。这样的电视节目可以认为仅仅是宣传的一种形式, 纳德所称为“和谐思想”——政府试图抑制社

会冲突的合法表达。虽然在中国认识到进一步以政治、社会和法律改革解决社会冲突的根源是必要的,我们得出这样的结论:电视调解节目可以帮助教育观众的感受用调解方式解决某些狭窄的家庭和邻里纠纷的好处和弊端。(【美】《法律与社会评论》第47卷第4期【2013年12月】第739页以下)

## 由权利是否与伊斯兰法相对立?

### 马来西亚政体建设二元制

Liberal Rights versus Islamic Law?

The Construction of a Binary in Malaysian Politics

Tamir Moustafa

为什么自由权利和伊斯兰法律仅仅在某些时候被认为是二元制和排他主义者的词条,而不是在其他时候?在这项研究中,我追踪一个伊斯兰法律与自由权利二元制是在什么时候,为什么,以及怎么样出现在马来西亚政治进程中和流行的法律意识中。我发现马来西亚法律制度产生了棘手的法律问题,这些竞争组织的积极分子将这些问题转化为引人注目的叙述。通过跟踪法庭上的这种情况的发展,我显示了自由权利与伊斯兰法律的二元制、个人权利与集体权利、以及世俗主义与宗教取决于制度设计和政治机构,而不是一些内在的意义上不可调和的自由权利和伊斯兰法律传统之间的紧张关系在。更广泛地说,这项研究有助于我们理解盛行的法律意识是由法院之外的合法的动员和反动员。(【美】《法律与社会评论》第47卷第4期【2013年12月】第771页以下)

## 立法改变?塞内加尔地区对女性割礼的定罪反应

Legislating Change? Responses to Criminalizing

Female Genital Cutting in Senegal

Bettina Shell-Duncan, Katherine Wander,

Ylva Hernlund and Amadou Moreau

尽管最近国际社会推进一项重要立法的改革为结束女性割掉生殖器(FGC), 对其潜在的影响存在不同的看法。支持者认为, 法律禁止女性割礼有一般威慑作用, 而另一些人则认为可以视为强制性的立法, 并破坏当地人结束这种行为的努力。本研究考察了塞内加尔农村范围的反应, 农村 1999 年反抗割礼行为并积极消除它的时候, 反割礼法在社区强制执行。根据混合方法研究的数据, 我们按照社会管制中的两大主导理论, 法律与经济, 以及法律与社会模式的主要理论来分析反应之间的相互关系, 这两种理论对社会规范与法律规范之间的相互作用产生截然不同的预测。割礼的支持者中, 法律规范是与社会规范相违背的, 并未顺从这样的习惯, 在某些情况下地下煽动反抗或强迫这样的行为。相反, 反抗割礼的人们认为, 立法可以强化中立或者倾向于废弃者的立场。我们得出这样的结论: 立法可以补充其他改革策略, 通过创建一个“有利环境”, 支持那些被割礼或者希望废弃割礼的人。(【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 4 期【2013 年 12 月】第 803 页以下)

(施 骏 译)

(李文婷 校)

## 在难民营中法律发生了什么？

What Happens to Law in a Refugee Camp?

Elizabeth Holzer

生活在难民营中的人们是如何参与法律实践、论述以及制度的？批评者认为, 尽管有国际人道主义者的存在以及国际法所赋予的权利, 难民营通过剥夺其“取得权利的权利”使之陷入“法律中间地带”的境地。基于该原因, 难民营已成为失败的人权运动的一个显著标志。相反, 在西非的加纳, 我从一本关于布杜布拉姆难民营的民族志中发现, 尽管作为难民生活的人们面临着长期的不安全及不公正, 但他们广泛参与法律的各个方面。笔者对其实践从三个相关维度进行阐述: (1) 他们作为国际法主体的发展; (2) 他们同国内法律制度的脱离; 以及 (3) 他们在法律领域内的机构。本文从主观方面对难民营中的法律的异化与变迁做出了一个经过实证检验的解释, 这将有助于关于人道主义法律的研究议程。

更广泛来说，通过推理得出的国际人权运动的复杂结果，这还将有助于国际人权讨论：在受国际法制约的突发情况下，人们将深深陷入国际法律体系之中，而与本土法律渐行渐远。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 4 期【2013 年 12 月】第 837 页以下）

## 拉丁美洲的人权起诉以及被害人的参与权

Human Rights Prosecutions and the Participation Rights of  
Victims in Latin America

Verónica Michel and Kathryn Sikkink

自 20 世纪 80 年代以来，无论国内还是国际都尽力通过审判对侵害人权的个人判处刑事责任，并且这种情况有了重大提升，但我们仍然未能完整解释该种趋势的出现和从全世界范围内人权起诉的运用中观察到的变化。在本文中，笔者检视了程序法在允许社会管理者对个人刑事责任的增长趋势产生影响中所扮演的角色。为此，笔者着眼于赋予被害人参与权，比如在刑事自诉案件中。根据对拉丁美洲人权起诉原始数据库的搜索以及在三个国家的实地调查研究，笔者认为，自诉是允许社会管理者要求国内法院对侵害人权者追究个人刑事责任的关键的因果性机制。（【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 4 期【2013 年 12 月】第 873 页以下）

## 减少还是增加？驱逐出境对暴力犯罪影响的纵向分析

Addition by Subtraction? A Longitudinal Analysis of  
the Impact of Deportation Efforts on Violent Crime

Jacob I. Stowell, Steven F. Messner,

Michael S. Barton and Lawrence E. Raffalovich

当前对移民的犯罪学研究主要集中于移民过程的一个方面，即在外国出生的人的迁入（即本来存在的或者新到达的）对犯罪产生的影响。一个与移民过程相

关但又未经研究的方面就是移送某些外国出生人口,尤其是无证或被驱逐出境的  
外国人,对暴力犯罪总水平的影响。笔者首先对为期 11 年(1994-2004)这一阶  
段横跨美国大陆的驱逐出境施行模式做了一个描述性分析,以期能够为强制移民  
者外流与犯罪的联系之间指明新方向。接着,笔者从位于边界巡逻区之内的都市  
统计区域(MSAS)的多层次构架入手,检视了驱逐出境行动与暴力犯罪率之间  
的关系。动态回归建模的结果表明,根据对整个国家的都市统计区域进行抽样发  
现,驱逐出境行动的变化水平与暴力犯罪的变化水平无关,然而,笔者还是发现  
了地理位置与特定的暴力犯罪之间存在重大的相互作用。从与墨西哥边境接壤的  
分区都市统计区域来看,该驱逐出境措施在暴力犯罪的其中一项指标——加重攻  
击率上表现出重大消极影响。对处于非边境区之内的都市统计区域而言,驱逐出  
境措施对暴力犯罪指数和加重攻击率的影响是显著积极的。总的来说,笔者的分  
析表明,驱逐出境与暴力犯罪之间的关系的复杂的,其依赖于当地环境。【美】  
《法律与社会评论》第 47 卷第 4 期【2013 年 12 月】第 909 页以下)

## 祖先的传承：时间、文化生产以及知识产权法

The Hand of the Ancestors:

Time, Cultural Production, and Intellectual Property Law

Boatema Boateng

在成功游说了版权保护期限的扩张之后,美国的文化产业已使用知识产权法  
时间维度中的一个来加强他们对文化产品流通的控制。还有另外一个不太明显的  
方式,即文化产品监管中的时间因素,这与那些产品的生产及其流通管理中的风  
俗模式相关。在加纳,某些文化产品作为“民间风俗”受到著作权法的保护,文  
化产品从一种俗事变成属于另一种的监管框架之下。在本文中,笔者检视了这两  
种时间安排的方法,并认为在使时间概念化的方式中的差别同样影响了针对文化  
产品的权力行使。笔者进一步认为,加纳人的例子为从根本上反思知识产权法提  
供了资源。【美】《法律与社会评论》第 47 卷第 4 期【2013 年 12 月】第 943  
页以下)

# 卡尔伦纳和（知识）产权——认知理论 如何丰富对当代著作权的社会法律分析

Karl Renner and (Intellectual) Property—How Cognitive Theory Can Enrich a  
Sociolegal Analysis of Contemporary Copyright

Stefan Larsson

本文涉及面对因数字化带来的相当迅速的社会变化下的版权监管，通过按照概念隐喻和具体化的当代认知理论重新诠释卡尔伦纳的经典文章来进行。从认知理论的角度来看，笔者将伦纳对形式和功能进行的区分并认为法律规范仿佛是一成不变的这一见解作为焦点。这包含了社会规范、技术开发，以及一般社会结构中的变化，而这赋予了法律社会性的和认知性的重新诠释。因此，本文分析了当前将版权视作财产的推动力，笔者将其与把版权视作财产的历史要求以及当知识产权面临数字化挑战时实际上的法律修正相联系。此处尤其具有相关性的是，在财产方面，伦纳将其表述为“支配和控制的机构”，并且因此，为了控制其而增加的措施以版权之名增加到了电子文本中。（【美】《法律与社会评论》第48卷第1期【2014年3月】第3页以下）

## 确定性的优/劣势：确定性在语言中的重要性

The (Dis)Advantage of Certainty:

The Importance of Certainty in Language

Pamela C. Corley and Justin Wedekin

法律决策制定者应如何增加从其他法律和社会主体处获得赞同回应的可能性？为了回答这一问题，笔者提出了一个基于在许多不同法律语境中都能适用的语言表达中的确定性的新理论。这一理论植根于心理学和法律辩护之中，并提出表达的确定性可以增强信息的说服力。笔者将这个理论应用于委托代理框架之中来考察最高法院对联邦上诉法院的处理先例。笔者发现，随着最高法院观点之中

确定性程度的提高，下级法院将更有可能积极地对待法院的决定。随后，笔者讨论了将研究成果进行推广，在更广阔的范围内适用确定性。（【美】《法律与社会评论》第 48 卷第 1 期【2014 年 3 月】第 35 页以下）

## 最高法院行动对司法议程的影响

The Impact of Supreme Court Activity on the Judicial Agenda

Douglas Rice

当最高法院采取行动时，在其签发地之内它就建立了国家政策。一个传统的法律观点认为，法院的决策解决法律问题，并从而将未来的诉讼拒之门外，减少了对该问题未来关注的需求。另外，一个新兴的利益集团观点认为，法院在裁决案件时应提供鼓励对指定问题给予更多关注的信号。笔者考察了关于在最高法院做出决策之后联邦法院内发生了什么的一些相互矛盾的观点。笔者的研究结果表明，虽然最高法院决策通常是根据整体诉讼率来解决法律的某些领域，然而他们还引进新信息，而这导致了法官和利益集团对那些特定问题关注度的增加。（【美】《法律与社会评论》第 48 卷第 1 期【2014 年 3 月】第 63 页以下）

## 美国政策制定地的成本和收益

The Costs and Benefits of American Policy-Making Venues

Aaron J. Ley

许多法律及政策学者认为法官不利于良好的公共决策，他们暗中针对司法机构提出的批评反映出由亚历山大比克尔及其他批评者所提出的部分担忧。尽管批评者们控诉从制度层面而言法官不应当参与政策制定过程且诉讼程序代价太高，然而仍有相信的理由。本文通过实地采访和对太平洋西北部的三个环境纠纷案件进行研究，表明司法机关可以成为一个增强公众参与的机构场所，可以比其他场所更加具有包容性，并产生其他场所所不能带来的正和结果。调查结果还表明，立法机构和行政机关的决策和司法决策过程同样富有争议且代价昂贵。（【美】

**管辖、犯罪与发展：  
《第 280 号公共法》在印第安地区的影响**

Jurisdiction, Crime, and Development:  
The Impact of Public Law 280 in Indian Country  
Valentina Dimitrova-Grajzl, Peter Grajzl and A. Joseph Guse

《第 280 号公共法》将对刑事和民事案件的管辖权从联邦转移到州政府，并扩大了在印第安地区实施非部落法的特定区域的范围。一经颁布，该法从根本上改变了先前存在的法律秩序。也因此，《第 280 号公共法》为研究法律制度的影响及其对社会经济结果的改变提供了独特的机会。该法有争议的内容已引起了法律学者的兴趣。然而，对其影响的实证研究很少，并且没有触及法律的内在本质。笔者考察了随着重要的美国-印第安人保留地人口，该法对犯罪以及美国各县经济发展的影响。为了解决受《第 280 号公共法》影响的特定区域的问题，笔者的实证战略吸收了该法的政治—历史背景。笔者发现《第 280 号公共法》的适用增加了犯罪并降低了收入。该法的不利影响程度是巨大且值得注意的。（【美】《法律与社会评论》第 48 卷第 1 期【2014 年 3 月】第 127 页以下）

**不予立案的性侵犯：  
对不立案决定的考察和对虚假报告的识别**

Unfounding Sexual Assault: Examining the Decision  
to Unfound and Identifying False Reports  
Cassia Spohn, Clair White and Katharine Tellis

在性暴力领域中最具有争议和无法理解的问题之一就是虚假强奸报告的普遍性。对虚假报告率的评估差异很大，反映出在规定虚假报告的方式和研究人員

所使用的识别它们的方法上有很大不同。笔者采用混合方法的途径来面对该问题，包括由洛杉矶警察局（LAPD）于 2008 年报导的性侵犯案件的定量和定性数据，以及对洛杉矶警察局被分配研究性侵犯报告的侦探们采访得到的定性数据。笔者发现洛杉矶警察局对没有事实根据的案件予以撤销的行为在大多数时候是适当的，但并不总是，并且根据笔者的估计，在洛杉矶警察局上报的案件中虚假报告率约为 4.5%。笔者还发现，虽然原告撤回证词是不立案决定中最重要的因素，但是能够表明事件的严重性和被害人的可信性的其他因素同样也发挥了作用。笔者使用了一个综合理论观点来解释这些发现，既包括布莱克的法社会学理论，也包括斯蒂芬斯米尔、乌尔姆和克莱默的重点关注观点。（【美】《法律与社会评论》第 48 卷第 1 期【2014 年 3 月】第 161 页以下）

## 是否无论贫富在寻求法律谘询时表现相同呢？

### 从比较法视野看台湾的经验教训

Do Rich and Poor Behave Similarly in Seeking Legal Advice?

Lessons from Taiwan in Comparative Perspective

Kuo-Chang Huang, Chang-Ching Lin and Kong-Pin Chen

获取正义研究的一项核心问题在于，从社会经济学层面而言处于弱势的个人在处理其法律问题时能够取得有效援助吗？利用从 2011 年台湾调查收集到的最新数据，本文考察了台湾民众通常的寻求谘询行为，并特别探究了受其收入的影响。本文发现，收入与获取法律谘询的可能性呈现出显著的正相关关系，但它对获取非法律谘询却没有任何影响。相比之下，受教育程度与获取法律谘询的决定没有任何关系，但它却对寻求非法律谘询有积极影响。本文认为，尽管问题的严重性相比收入而言对获取法律谘询的影响力更大，但收入的影响也不能被轻易忽略。此外，受教育程度对获取非法律谘询的对比效果强烈地暗示，对其的使用取决于人们对其存在的了解以及获取该种服务的能力。为了增加弱势群体获取正义的机会，不仅应当注意增加公设法律谘询服务，同时应当加强公众对其可用性的意识。（【美】《法律与社会评论》第 48 卷第 1 期【2014 年 3 月】第 1933 页以

下)

(茹翼译)

(葛依然校)