

Judicial Methodology

Methods for Case Studies in Criminal Law

法律适用方法

刑法案例分析方法

(第2版)

国家法官学院 著
德国国际合作机构



giz Deutsche Gesellschaft
für Internationale
Zusammenarbeit (GIZ) GmbH



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

法律适用方法

刑法案例分析方法

(第2版)

国家法官学院
德国国际合作机构 著

丛书总编辑

黄永维

Dr. Jörg Binding

丛书副总编辑

冯文利

Dr. Johannes Schlichte

主要编写人员

Florian Huber

王晓芳

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

法律适用方法：刑法案例分析方法/ 国家法官学院，
德国国际合作机构著. —2 版. —北京：中国法制出版社，
2016. 3

ISBN 978 - 7 - 5093 - 7379 - 8

I. ①法… II. ①国…②德… III. ①刑法 - 案例 - 中国
IV. ①D920. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 053485 号

责任编辑 周琼妮 (zqn - zqn@126. com)

封面设计 蒋怡

法律适用方法：刑法案例分析方法 (第 2 版)

FALV SHIYONG FANGFA; XINGFA ANLI FENXI FANGFA (DI ER BAN)

著者/国家法官学院，德国国际合作机构

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/730 毫米 × 1030 毫米 16

版次/2016 年 4 月第 2 版

印张/31.5 字数/425 千

2016 年 4 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 7379 - 8

定价：78.00 元

北京西单横二条 2 号

邮政编码 100031

网址：<http://www.zgfs.com>

市场营销部电话：010 - 66033393

值班电话：010 - 66026508

传真：010 - 66031119

编辑部电话：010 - 66067023

邮购部电话：010 - 66033288

(如有印装质量问题，请与本社编务印务管理部联系调换。电话：010 - 66032926)

德国国际合作机构-中德法律合作项目和国家法官学院

自1996年以来，我们一直在中华人民共和国卓有成效的司法改革中为最高人民法院和国家法官学院提供支持。为确保法治原则在法律适用过程中得到更好的实施和遵循，我们已为5000多名法官提供了法律适用方法的培训。

欲了解更多信息，请访问：

德国国际合作机构（GIZ）
中德法律合作项目

塔园外交办公楼1-13-2
亮马河南路14号
100600 北京，中国

电话：+86 (0)10 8532 1401
网址：www.law-reform.cn

国家法官学院

丰台区南四环西路111号
100070 北京，中国

电话：+86 (0)10 6755 9245
网址：njc.chinacourt.org

再版序言一

美国法学家德沃金将没有清晰的法律规范加以确定指导的案件定义为“疑难案件”，认为对于“疑难案件”，法官需要通过运用正确的法律解释方法以及价值判断，发现案件的唯一正解。法律适用的结果是否存在唯一正解尚存争议，但是法律适用方法的客观化和统一却并非不可能：法官通过运用统一的、能为客观标准所衡量的法律适用方法，作出契合法律规范和承载法律基本价值内涵的裁判结论，在某种程度上也是回应了统一适用法律的司法本质要求。从方法论的意义上讲，素以完备和严谨著称的德国法律适用方法无疑对我国法律适用技术的完善和发展具有很强的借鉴意义和参考价值。

国家法官学院作为最高人民法院下属的全国法院法官培训机构，多年来一直致力于对外友好交流合作，学习、借鉴有益的经验。自1998年至今，国家法官学院与德国国际合作机构联合举办了四十多期法律适用方法培训班，内容涉及刑法、民法、行政法等多个领域，选取中国的案例，运用中国的法律，采用德国的案例分析方法（归入法、关系分析法）分析案件，得出结论。在举办培训班的过程中，参加培训的法官纷纷表示，此两种案例分析方法逻辑严密，推理缜密，对于分析案情、运用法律具有很大的启发和借鉴作用。在举办的四十多期培训班上，对本套书所选的案例都进行了讨论，我们将这些精选的案例集结出版，既是中德双方在法官培训领域的合作成果，也凝结了中德法官的智慧和心血。

此次再版，我们将法官在培训过程中提出的问题、意见和建议进行详细整理，在原有基础上对部分内容进行了修改，以期能够满足读者的需求，也希望各位法律界同仁提出批评意见。

黄永维

国家法官学院院长

Preface I

American Jurist Dworkin defines “hard case” as the one without positive guidance by clear legal norms. When dealing with such “hard case”, a judge needs to find the only right decision by making use of proper legal interpretation methods and value judgment. Though it is still controversial to say whether law application brings the only right decision, it is possible to make law application methods objective and unified; the utilization of unified law application methods measurable with objective criterion by judges to make decisions consistent with legal norms and bearing the basic valueconnotation of laws is a kind of response to the essential judicial requirements of unified application of law to some extent. Methodologically speaking, it is doubtless that complete and rigorous law application methods of Germany provide good examples and references for China’s improvement and development of law application techniques.

As a national judge training institution under the Supreme People’s Court, National Judges College has always been committed to maintaining friendly exchange and cooperation with as well as learning good experience from other countries for years. From 1998 to date, National Judges College has jointly organized over 40 training sessions concerning law application methods with GIZ, covering criminal law, civil law and administrative law, etc. By setting Chinese cases as examples, judges are trained to analyze cases and make judgments through applying Chinese laws and adopting German case analysis methods (subsumptions method and relation analysis method). Many judges participating in the training thought that the aforesaid two case analysis methods are rigorous in logic and reasoning, and they can draw inspiration and experience from them when analyzing cases and applying laws. Cases discussed in over 40 training sessions are now selected and published to exhibit cooperation achievements between China and Germany in judge training and show the wisdom and efforts of judges in both countries.

For this second edition we have taken into regard the questions, opinions and suggestions raised by the judges during the training courses and correspondingly revised some parts of this book on the basis of its original contents in order to better fulfill the demands of our readers. We are grateful for any comments and suggestions to this book from our legal colleagues.

Huang Yongwei

President of National Judges College

再版序言二

2000年以来，德国国际合作机构（GIZ）中德法律合作项目与国家法官学院紧密合作，在民法、行政法和刑法领域，共同举办了长、短期的法律适用方法培训班。2012年我们开始将培训材料整理出版，这是双方长期以来卓有成效合作的又一重要里程碑。自2014年起，我们也相继推出了法律适用方法丛书的电子版和英文版。

我们的培训教材以及培训课程旨在支持和帮助中国政府在依法治国的背景下实现审判专业化和标准化的目标。从长远来看，只有当司法裁判和行政决定能清晰地法律中找到依据时，法律的实施才是成功的。我们相信，除了渊博的法律知识之外，统一的法律适用方法亦能为实现司法裁判和行政决定的确定性和周全性发挥至关重要的作用。

秉持上述信念，我们很荣幸地向读者奉上《法律适用方法——刑法案例分析方法》的第二版图书。在这一版中，我们根据中国刑法方面的变化对案例进行了修改，并且在上一版的基础上根据培训专家的经验以及参考中国同仁的意见对部分内容重新进行了表述。

本书中介绍的德国方法论为“归入法”（Subsumtionstechnik），是在事实清楚的情况下解决案例的方法。该方法论在德国是历史悠久且根深蒂固的法律传统。它在法学教育中的普及以及在法律实践中的广泛应用，确保了所有法律专业人士都运用同样的方法解决法律问题。

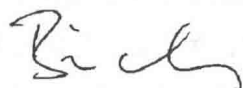
归入法对于所适用的法律具有完全的独立性。因此它能够适用德国法、中国法或者其他任何国家的法律来解决案件。我们在本书中编写了一些适用中国法的案例作为介绍德国法律适用方法的素材。需要强调的是，我们仅仅是法律方法论的专家而不是中国法方面的专家。我们尽可能准确地适用德国方法论解决中国的法律问题。尽管如此，对于在适用中国法过程中可能出现的错误希望读者予以包容。

我们衷心地希望，本书中的法律适用方法对来自中国各级法院的法官同仁的工作能有所裨益——这样我们编写本书的目的也就达到了。

我代表德国国际合作机构（GIZ）中德法律合作项目对组织和支持本次出版的

人员和机构表示感谢，特别要感谢我们的合作伙伴国家法官学院的黄永维院长、冯文利副院长以及国际合作处处长王晓芳女士对我们一如既往的支持和信任。

德国法律顾问胡罗安先生 (Florian Huber) 为编写及改进培训材料做出了巨大的贡献，中德法律合作项目的德国法官杨翰博士 (Dr. Johannes Schlichte) 负责法官培训和交流活动以及团队协调工作，赵晓兰女士也对本书的出版做出了很多努力。我对他们表示衷心的感谢。



雅克博士 (Dr. Jörg Binding)

项目主任

德国国际合作机构

中德法律合作项目

Preface II

Since 2000 the Sino-German Legal Cooperation Programme of the Deutsche Gesellschaft für Internationale Zusammenarbeit GmbH (GIZ) and the National Judges College of China have been closely working together in conceiving and carrying out long-term and short-term training courses on judicial methodology in civil, administrative and criminal law. In 2012, we began to publish the training material used in those courses, which marked another significant milestone in our longstanding and successful cooperation. Since 2014 we also publish electronic and English versions of our books.

Both our training material and our training courses aim at supporting the efforts of the P. R. China's authorities to professionalize and standardize jurisprudence based on the rule of law. In the long run, the implementation of law will only be successful if judgments and administrative decisions clearly find their basis in the law. We are convinced that, besides a profound knowledge of the law, a uniform method of the application of law is essential for reaching predictable and comprehensive judgments and decisions.

Following this conviction, we are proud to present the new edition of the volume "Methods for Case Studies in Criminal Law". This edition takes into account the latest amendment to the Chinese Criminal Code, as well as comments of trainers and participants of the last training courses on criminal law regarding the cases of the previous edition, which have been used in the courses.

The German methodological approach presented in this book is characterized by the "subsumption technique" (Subsumtionstechnik), a method used for solving cases in which the facts are already clear. This methodology has a long and deep-rooted tradition in the German legal system. The fact that this technique is taught in the legal education and applied in the legal practice ensures that all legal professionals have the same approach to solving legal cases.

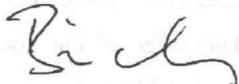
The subsumption technique is completely independent from the content of the jurisdiction where it is applied. Thus, it can be used for solving cases under German law, under Chinese law or under any other law. Accordingly, the case studies presented in this book serve as examples of how the German methodology can be applied to cases under Chinese law in the field of criminal law. We should stress that we are experts only in legal methodology and not in Chinese law itself.

Nevertheless we have done our best to adapt the German methodology to reflect the specific characteristics of Chinese law as accurately as possible. Nevertheless, we kindly ask for indulgence for any errors made as regards the application of Chinese law.

We hope that our Chinese colleagues, judges from Chinese courts at all levels, from all regions and provinces of the P. R. China, will find the case study methodology helpful to their work—then the aim of this book is achieved.

On behalf of GIZ's Sino-German Legal Cooperation Programme, I would like to thank all the organizers and supporters of this publication. I am particularly grateful to the National Judges College, notably President Huang Yongwei, Vice President Feng Wenli and Ms. Wang Xiaofang, head of the International Department, for their continuous support and long-lasting trustful cooperation.

The development of this training material is mainly owed to the efforts of Legal Advisor Florian Huber. German judge Dr. Johannes Schlichte, who is in charge of the judicial training and exchange activities of the Sino-German Legal Cooperation Programme, was responsible for the coordination of our team. Ms. Zhao Xiaolan has also put a lot of effort into this book. I would like to thank all of them very cordially.



Dr. Jörg Binding
Programme Director
GIZ Sino-German Legal Cooperation Programme

目 录

Contents

第一部分 法律适用方法导论

结 构	3
一、导 论	4
二、理论背景	5
I. 法律、法规与规章的目的	5
II. 人们遵守或违反法律规则的理由	7
III. 法律之外可以作为社会组织原则的选择	9
IV. 采用一定方法适用法律的理由	10
三、归入法	15
I. 归入法的简单概述	15
II. 解决刑事案件	24

第二部分 刑法简介

结 构	27
I. 初步考虑	30
II. 管辖	31
III. 故意犯罪	31
IV. 共同犯罪	35
V. 过失犯罪	39
VI. 不作为	41
VII. 犯罪未遂	43
VIII. 罪数关系	45
IX. 定义举例：特定的刑法规定	47

第三部分 统一解决方案模式

一、统一解决方案模式——故意犯罪	57
二、统一解决方案模式——过失犯罪	58
三、统一解决方案模式——犯罪未遂	59
四、统一解决方案模式——共同故意犯罪	60
五、统一解决方案模式——犯罪集团首要分子	61
六、统一解决方案模式——从犯	62
七、统一解决方案模式——教唆	63

第四部分 案例要点分析

一、帮助犯罪	67
二、盗窃罪	72
三、行为	76
四、犯罪中止	80
五、违法性	88
六、共同犯罪	96
七、过失犯罪	104
八、教唆	110
九、未遂	116
十、因果关系	122
十一、正当防卫	127
十二、主观要件	133

第五部分 刑法案例归入法分析

一、归入法案例 S1	139
二、归入法案例 S2	149
三、归入法案例 S3	154
四、归入法案例 S4	163
五、归入法案例 S5	176

六、归入法案例 S6	190
七、归入法案例 S7	200
八、归入法案例 S8	211
九、归入法案例 S9	226
十、归入法案例 S10	238
十一、归入法案例 S11	248
十二、归入法案例 S12	258
十三、归入法案例 S13	283
十四、归入法案例 S14	290
十五、归入法案例 S15	301
十六、归入法案例 S16	314
十七、归入法案例 S17	326
十八、归入法案例 S18	336
十九、归入法案例 S19	349
二十、归入法案例 S20	365
二十一、归入法案例 S21	380
二十二、归入法案例 S22	385
二十三、归入法案例 S23	390
二十四、归入法案例 S24	403
二十五、归入法案例 S25	419
二十六、归入法案例 S26	438
二十七、归入法案例 S27	457
二十八、归入法案例 S28	468
二十九、归入法案例 S29	476

Judicial Methodology

Methods for Case Studies in Criminal Law

第一部分

法律适用方法导论

结 构

一、导论

二、理论背景

I. 法律、法规与规章的目的

1. 法律的目标
2. 法律适用的重要性
3. 日常生活当中的法律
4. 违法行为与纠纷
5. 法律与正义

II. 人们遵守或违反法律规则的理由

1. 对于某些规则自然而然的遵守
2. 因为受到强制力量的威胁而遵守

III. 法律之外可以作为社会组织原则的选择

IV. 采用一定方法适用法律的理由

1. 法律适用中的问题
2. 一个统一的适用方法如何处理这些问题
3. 法律确定性是统一法律适用最主要的好处
4. 采用统一的法律适用方法的缺点
5. 一种可选的方法:归入法

三、归入法

I. 归入法的简要概述

1. 归入法的基本原则
2. 前提:找到准确的法律规定并确定其各个要件
3. 归入法
4. 归入法中的困难点
5. 法律的发展
6. 确定法律后果

II. 解决刑事案件

一、导 论

中国正在走向法治国家。法治至少具有两方面的特点：首先必须由立法机关来制定法律，其次制定的法律必须得到实施。对于法律职业者来说，无论是法官、检察官、律师或是政府工作人员，他们最主要的工作就是实施法律。而成功实施法律必须以实施结果具有可预见性为前提——至少是一定程度上的可预见性。但是可预见性并非总能得到保证，因为法律通常非常繁复，有时没有明确规定，或者无法穷尽丰富多彩的现实生活中各种各样的情形。为了解决这一难题，法律适用的方法论就是非常有用的，它可以帮助我们获得可预见的结果，或者至少是可以理解的结果。

为了实现这一目的，很明显对于法律适用者进行良好的训练是十分重要的。正是出于这个原因，中国的立法机关近年来采取许多措施来保证法律适用者获得必要的培训，一方面他们通过改革现有的相关法律规则，另一方面他们设立并扩建了法律培训设施。在我们的“案例分析方法导论”当中，我们希望能够帮助您掌握一种系统性的方法，这种方法是德国的法律职业者在他们法律学习初始阶段所要学习的内容。这种方法导致的结果就是大家都用同一种思维方式来考虑事情；您以后会发现，几乎每一个在德国学习法律的人都用的是这种思路。这种方法的好处在于，它与被适用的法律条文内容几乎完全独立存在，自成一体，因此，这种方法也就同样可以帮助中国的法律职业者适用法律。为了使中国读者更容易掌握，我们根据中国法的规则编制了案例与其他示例。当然，我们可能是方法论方面的专家，而您实际上是中国法律的专家。对于我们适用中国法律内容时可能发生的错误，我们恳请您多多包涵，并且请帮助我们改进这本教材。正如我们一贯强调的，方法论并非是一个黑白分明的选择题，它并不是要教给您法律条文的具体内容，而是要提供给您一种分析框架和思路。