

大墙律师

邵华泽题



主编 伍晓龙 周志卓

新华出版社

大墙律师

邵华泽题 

主编 伍晓龙 周志卓

新华出版社

图书在版编目(CIP)数据

大墙律师/伍晓龙, 周志卓主编. —北京: 新华出版社, 2004.4

ISBN 7-5011-6604-8

I.大... II.①伍... ②周... III.法律—中国—问答 IV.D920.5

中国版本图书馆CIP数据核字(2004)第019940号

大墙律师

伍晓龙 周志卓 主编

*

新华出版社出版发行

(北京石景山区京原路8号 邮编: 100043)

新华书店经销

新华通讯社浙江分社印刷厂印刷

*

850×1168毫米 32开本 12.5印张 320千字

2004年4月第一版 2004年4月浙江第一次印刷

ISBN 7-5011-6604-8/D · 1046 定价: 22.00 元

法律在懲罰一切罪惡的

同時也在保護一切權利

和平

封面题字：邵华泽，中华全国新闻工作者协会主席，
原人民日报社社长

题 词：何平，新华通讯社副社长

《大墙律师》编委会

顾问:

胡虎林 浙江省司法厅厅长

王明迪 中国监狱学会副会长

编委会主任:

葛炳瑶 浙江省监狱管理局局长

胡方锐 浙江省监狱管理局副局长

何平 司法部监狱管理局教育改造处处长

编委会副主任:

袁建华 浙江省监狱管理局教育改造处处长

伍晓龙 《浙江新生报》社总编辑

周志卓 《浙江新生报》社法律顾问

编委:

李光照 俞思贵 杨杭庆

赵学红 吴浙亚 周巧红

序

《浙江新生报》每期与读者见面的“法制广场”深受广大读者的喜爱，被大墙内的读者誉为“大墙律师”，他们纷纷写信给报社，要求选编成书。为满足广大读者的愿望，方便阅读和保存，浙江省监狱管理局专门聘请了从事新闻和法律工作40多年的资深专家周志卓等精心编撰，从《浙江新生报》上发表过的数以千计的案例解说中精选近500例汇编成《大墙律师》一书。这些案例解说几乎囊括了服刑人员遇到的所有法律问题，尤其是权益问题。

《大墙律师》有以下几个特点：一是站在依法治监的高度，放眼监狱工作的全局。每一篇文章，都坚持“服务罪犯改造，贴近大墙生活，启发学法用法，帮助排忧解难”的指导思想。二是在编排、篇幅、案例取舍等方面，侧重于最常见的、与罪犯改造关系最密切的刑法类的法律问题，如：定罪、量刑、刑期计算、漏罪、新罪、减刑、假释、保外、申诉等。在民法方面，则更侧重于人道主义的关怀与帮助。对于服刑人员、刑满释放人员及其亲属提出的婚姻家庭、债权债务、劳动、保险、财产、继承、合同、担保、土地征用、宅基地配发、房地产纠纷和人身权、财产权、物权、民事侵权的赔偿、民事责任，以及回归安置、就业谋生等方面的法律、法规、政策问题，都可以在《大墙律师》里找到答案。三是既有针对性、实用性，又有法理性。这些案例来源服刑人员群体之中，因此，本书不失为服刑人员、刑满释放人员及其亲属的良师益

友，也是监狱人民警察、政法机关干部及广大法律工作者、法律爱好者的法律顾问、实用手册。

《大墙律师》一书，既可以作为服刑人员学习、了解法律知识的辅助读物，也可以作为监狱人民警察教育服刑人员的参考资料。它的出版，必将有利于提高监狱人民警察的执法水平，有利于增强服刑人员的法律意识，有利于促进监狱工作的法制化、科学化、社会化的建设。

司法部监狱管理局 胡一丁

2004年3月29日于北京

目 录

序

一、宪法·国家法类

(一) 宪法 选举法

1. 工程师陈某在服刑期间还能发表论文吗? 1
2. 厂长扣发毛某捕前的工资合法吗? 2
3. 郑某被姐夫擅自出卖的房屋能要回吗? 2
4. 被剥夺政治权利的人还是公民吗? 3
5. 罪犯的子女是否享有普通公民的同等待遇? 4
6. 假释人员有权竞选村委会主任吗? 5
7. 村民能私拆罪犯的信件吗? 5
8. 服刑人员的子女能应征入伍吗? 6
9. 在逃的犯罪嫌疑人有选举权吗? 7
10. 刑释人员能申请入党、入团和参军吗? 8
11. 在内地服刑的香港籍罪犯为什么不能假释? 9

(二) 《国家赔偿法》

12. 他们被宣告无罪后法院是否应予赔偿? 11
13. 钱某错案被纠正后应如何索赔? 12
14. “显著情节轻微”解除羁押后能否要求国家赔偿? 13
15. 张某“超期服刑”能否赔偿? 13
16. 刑拘3年因证据不足获释后能否索赔? 14
17. 捕后证据不足被释放能否索赔并退还保证金? 15
18. 郑某脱逃被追捕时跳楼致残能保外和获赔吗? 16
19. 错判死刑能索要精神损失费吗? 16
20. 错案纠正前, 被取保候审的6个月能获赔吗? 17
21. 李策的错案40年后才纠正还能获赔吗? 18

二、刑法类

(一) 总则第一章——刑法的任务、基本原则和适用范围

1. “犯罪分子”和“嫌犯”有何区别? 20
2. “违法”与“犯罪”区别在哪里? 21
3. 张某对李某的死亡应不应负刑事责任? 21
4. 不在监狱服刑的罪犯是否受《监狱法》的约束? 22
5. 孔某为什么会由无期徒刑改判为有期徒刑8年? 22
6. 是“从旧兼从轻”原则使他们获改判的吗? 24
7. 我的案件是否适用“从旧兼从轻”的原则? 25
8. 演双簧行劫该当何罪? 28

(二) 总则第二章——犯罪(犯罪和刑事责任 犯罪预备 未遂中止 共同犯罪 单位犯罪)

9. 个体饮食店帮工李某是否构成贪污罪? 29
10. 张某明知李某游泳遇险见死不救是否要负刑事责任? ... 29
11. “不知者不为罪”的说法对吗? 30
12. 沈追打毛某,毛逃跑时被汽车撞伤,沈有罪吗? 31
13. 已满14不满16周岁的人,过失杀人是否负刑事责任? ... 32
14. 致行凶、杀人、抢劫、强奸、绑架等暴力者死亡要负刑责吗?
..... 33
15. 孙某的行为属正当防卫还是紧急避险? 34
16. 吴某的行为是否属正当防卫? 34
17. 勒死小偷为何要坐牢? 35
18. 陈某在离监探亲期间有无正当防卫的权利? 36
19. 王某的行为是紧急避险还是故意犯罪? 37
20. 魏某对汪某之死是否要负刑事责任? 37
21. 王某是犯罪中止还是犯罪未遂? 38
22. 入室盗窃现金后,怕惩罚又放回原处是否犯罪? 39

(三) 总则第三章——刑罚(刑罚的种类:管制 拘役 有期徒刑 无期徒刑 死刑 罚金 剥夺政治权利 没收财产)

23. 主刑、附加刑分别有哪几种?	39
24. 吴某缓刑前的羁押能否折抵刑期?	40
25. 无期徒刑罪犯加刑后考核期如何计算?	40
26. 徐某的刑期到底应该从何时算起?	41
27. 倪某实际执行的刑期应从何日起计算?	42
28. 刘某在越南关押期间能否折抵刑期?	44
29. 无期犯在羁押期间能否计入执行刑期?	45
30. 死缓执行期间应从何时算起?	46
31. 无期改判后原刑期如何计算?	48
32. 治安拘留能否折抵刑期?	49
33. 怎样的“监视居住”才能折抵刑期?	49
34. 陆某缓刑前关押的时间能否折抵刑期?	52
35. 张某劳教期间减刑能否算减刑?	53
36. 缓刑期内重新犯罪, 判刑前被羁押能否折抵刑期?	53
37. 《刑法》所指的“刑期过半”怎样计算?	54
38. 死缓减为无期徒刑的刑期从何日起计算?	54
39. 保外就医的时间是否折抵刑期?	55
40. 他刑释后还要归还这些欠款吗?	55
41. 王某的罚款能折抵罚金吗?	56
42. “罚金”与“罚款”有何区别?	57
43. 剥夺政治权利的期限怎么算?	57
44. 交不出罚金怎么办?	58
45. 罪犯占用他人的合法财产被没收后能否退还原主?	58
46. 对死刑犯剥夺政治权利还有什么意义?	59
47. 剥夺政治权利是指哪些权利?	60
48. 附加刑可否适用数罪并罚?	60
49. 他能请求法院不判处他驱逐出境吗?	61

**(四) 总则第四章——刑罚的具体运用(量刑 累犯 自首和立功
数罪并罚 缓刑 减刑 假释 时效)**

50. 17年4进宫，既是惯犯又是累犯吗？	62
51. 我这种情况能否视作立功表现，能否获得减刑？	63
52. 张某是犯罪中止还是绑架既遂？	64
53. 如何认定罪犯在服刑期间的自首？	65
54. 在家人的帮助下投案的行为是否属自首？	65
55. 投案与自首是两码事吗？	67
56. 张某的交待是坦白还是自首？	67
57. 得知同案归案后，再去投案算自首吗？	68
58. 发现缓刑罪犯王某窝赃，法院应如何处理这一案？ ...	68
59. 脱逃后自动返回监管场所是否还要加刑？	69
60. 保外就医期间逃跑是否构成脱逃罪？	70
61. 逃离囚车300米，为何要坐2年牢？	70
62. 无罪者被羁押时脱逃有罪吗？	71
63. 李某押解途中脱逃是否属监内重新犯罪？	72
64. 离监探亲购枪支，是如何前罪未赎又添新罪的？	72
65. 缓刑期满才发现缓刑期间再犯罪的如何处理？	73
66. 缓刑与监外执行是一码事吗？	74
67. 缓刑期订的合同有效吗？	75
68. “胡某愿养活被害人一辈子”，能否因此请求减刑？ ...	76
69. “两个无期”会否影响减刑？	77
70. 被判剥夺政治权利附加刑的可以减刑吗？	77
71. 罚金未交是否会影响假释？	78
72. 假释期内可否外出经商？	79
73. 原暴力犯的假释是否受新《刑法》限制？	79
74. 假释后能否办理居民身份证？	80
75. 假释期间犯新罪，期满才发现是否要撤销假释？	81
76. 罪犯被保外就医后能获得减刑吗？	81
77. 假释期间能考驾驶证吗？	82
78. 取保四年后为啥还坐牢？	83

79. 潜逃后李某是否已过了追诉期?	85
80. 为什么会“刚获释放证, 又签逮捕证”?	85
81. 被判两个死缓, 会立即执行吗?	87
(五) 总则第五章——其他规定	
82. 刘某对本集团所有犯罪是否应承担全部责任?	88
(六) 分则第一章——危害国家安全罪	
83. 台湾女是怎样落入大陆法网的?	89
84. 杨某“根红苗壮”是如何沦为叛逃罪犯的?	90
(七) 分则第二章——危害公共安全罪(枪支弹药等危险品管理 私设电网 投放危险物质 放火 决水 责任事故 交 通肇事 破坏)	
85. 制造猎枪有罪吗?	91
86. “职工三死两伤, 厂长赔款坐牢”是罪有应得吗?	92
87. 监内隔离治疗合法吗? 故意传播传染病有罪吗?	93
88. 为阻止他人随地大小便而拉电网致死人命有罪吗?	94
89. 为何不定交通肇事罪, 而定危险物品肇事罪?	95
90. 为什么“放火即有罪, 失火看后果”?	96
91. 是意外事件、过失杀人, 还是过失投放危险物质罪?	98
92. 沈某是否应以交通肇事罪论处?	98
93. 交通肇事致人死亡后逃逸途中又撞车该当何罪?	99
94. 盗窃为何成了破坏?	100
95. 驾摩托车偷油失火后自首, 能获轻判吗?	101
(八) 分则第三章——破坏社会主义市场经济秩序罪(生产销售 伪劣商品 走私 妨害对公司企业的管理秩序 破坏金 融管理秩序 金融诈骗危害税收征管 侵犯知识产权 扰乱市场秩序)	
96. 江某、曹某印售假商标应定什么罪?	102
97. 方某兑换假钞但未曾使用, 有罪吗?	103
98. 刘某偷售准备销毁的劣酒应定何罪?	103

99. 10张发票为何判2年刑？	104
100. 马某为何“发票未出手，徒刑已加身”？	105
(九) 分则第四章——侵犯公民人身权利、民主权利罪	
101. 陈某同人吵架时绊倒叶某致死，应负何种责任？	106
102. 李某逼妻自杀应定何罪？	106
103. 某甲见仇人遇险不救是故意杀人吗？	107
104. 芳某的行为是投放危险物质罪还是故意杀人罪？	108
105. 聚众斗殴为何变成故意杀人？	108
106. 唐某是否构成故意杀人罪？	109
107. 意外事故为啥会演变为故意杀人？	109
108. “大义灭亲”也是故意杀人吗？	111
109. 见死不救也有罪吗？	112
110. 为什么扬言杀人却被人杀了？	113
111. 误认劝架者为帮凶，造成伤害，有罪吗？	113
112. 他的行为构成强奸罪吗？	114
113. 为什么“一只耗子坑了两条汉子”？	115
114. 为何“寒雪小姐”成了“半老徐娘”？	117
115. “忍无可忍”怎么也会判刑呢？	118
116. “子淘气闯祸，父教子伤命”的悲剧从何而来？	119
117. 是互相诽谤导致一残一囚的吗？	120
118. 为什么“恶妇一句话，弱夫发冲冠”？	121
119. “同室操戈，弟亡兄囚”的悲剧是怎样发生的？	122
120. 为何会“醉意生花心，寻欢认错门”？	123
121. “父亲卖女换儿媳，儿子洞房强奸‘妻’”是咋回事？ ...	124
122. 真有“幼女怀孕3个月，恶父判刑13年”的事吗？ ...	125
123. “劫色劫财又劫命，违法违理又悖情”因何而起？ ...	126
124. “英雄救美本可嘉”，为何还要判刑入狱？	127
125. 舞厅猥亵妇女的行为应定什么罪？	128
126. 强迫他人做美容小姐，怎么会构成非法拘禁罪？ ...	129

127. 阿巧收了“好处费”，能构成拐卖妇女罪吗？	130
128. “儿子当赌注，妻子当商品”照判不误吗？	131
129. 赖某“借腹怀胎”是否构成重婚罪？	132
130. 第三者插足军人家庭构成犯罪吗？	134

(十) 分则第五章——侵犯财产罪

131. 小偷为何成了强盗？	134
132. 为何“三次抢劫空手而归，法院还要判刑十年”？	136
133. “四块一角钱，四人十二年”是怎么回事？	137
134. 为什么悲剧会发生在十四岁零七天之时？	138
135. “拿回”赠送物品为何成抢劫？	139
136. “平息事态”因何成抢劫？	140
137. “窃百万喜出望外，出车祸乐极生悲”是做贼心虚？	141
138. 偷了财物后还给原主还要追究刑事责任吗？	143
139. 偷新产品图纸后生产销售是盗窃罪吗？	143
140. 刘某卷走车祸遇难者的现金拒不交出是何罪？	144
141. 李某未入室作案，应按何罪处理？	145
142. 盗窃亲属的财物能否不追究刑事责任？	146
143. 陈某为什么会拦截巡逻车自投罗网？	147
144. 先骗后偷是盗窃吗？	148
145. “冒领三万五，回报三年半”是罪有应得吗？	149
146. 放火为何成了故意毁坏财物罪？	150
147. 为何讨工资会“讨”来3年刑？	151
148. 陈某冒充公安人员抓赌是什么罪？	152
149. 陈某的诈骗数额怎么算？	152
150. 因何“自作聪明设陷阱，机关算尽十四年”？	153
151. 敲小偷“竹杠”为何也有罪？	154

(十一) 分则第六章——妨害社会管理秩序罪(扰乱公共秩序

妨害司法 妨害国(边)境管理 妨害文物管理 妨害公共 卫生 破坏环境资源保护 走私、贩卖、运输、制造毒品 组织强迫引诱介绍卖淫 制作贩卖传播淫秽物品)

152. 毛某冲击国家机关的行为要受到法律制裁吗?	156
153. 吕某烧毁国旗应如何定罪科刑?	157
154. 假借“耶稣”害死8人的邪教“长老”该当何罪? ...	158
155. 为泄私愤毁尸该定何罪?	159
156. 王某辱骂执行人员构成犯罪吗?	160
157. 劫夺犯罪嫌疑人, 该当何罪?	161
158. 王某将不明尸体抛到树林里应定什么罪?	162
159. 担保人王某与取保候审的丈夫一块逃匿该定何罪? ...	162
160. 罗某的前妻犯窝藏罪吗?	163
161. 找替身雇人投案, “替罪羊”怎么会弄假成真的? ...	163
162. 你知道“神医以毒攻毒, 老太一命呜呼”的后果吗? ...	165
163. 为什么“枪杀两只小鸟, 要坐两年大牢”?	166
164. 把捡来的毒品赠送他人吸食有罪吗?	167
165. 为什么“种植1319株罂粟, 判548天徒刑”?	168
166. 种罂粟治牙痛会进牢笼吗?	168
167. 缘何《“赚钱”不过两千五, “买来”囚服成无期》?	170
168. “容留收10元, 高墙蹲5年”划算吗?	171
169. 淫秽表演能“救急”吗?	172

(十二) 分则第七章——危害国防利益罪

170. 《冒充武警骗色骗财, “军人”骗军人》会定什么罪?	173
---	-----

(十三) 分则第八章——贪污贿赂罪

171. 贪污罪与挪用公款罪的主要区别在哪里?	175
172. 林某的行为是贪污吗?	176
173. 王某是一罪还是数罪?	177
174. 他是盗窃, 贪污, 还是私拆邮件罪?	177
175. 王某的行为属单位行贿还是个人行贿?	178
176. 王某获得8万元好处费应定何罪?	178

(十四) 分则第九章——渎职罪

177. 张某是渎职罪，还是其他罪或者无罪？ 179
178. 刑讯逼供打死人是渎职罪还是故意伤害罪？ 180

三、民法·商法类**(一) 公民**

1. 死刑犯有献肾的权利吗？ 181
2. 胡某的儿子应当由谁抚养？ 181

(二) 法人

3. 我服刑后在公司的股份能否保留？ 183
4. 张某和林某能否担任企业法人代表？ 184

(三) 人身权 财产权

5. 许某是否侵犯了他的“名誉权”？ 185
6. 真名实姓写报道会否侵犯姓名权？ 186

(四) 物权 财产所有权

7. 李某能收回房屋和租金吗？ 187
8. 王某的出租房可以提前收回吗？ 187
9. 存单遗失能否取出存款？ 188
10. 承租的房屋能擅自转租他人吗？ 189
11. 陈某可否要回被盗的物品？ 189

(五) 婚姻 家庭

12. 陈某的婚姻属非法同居吗？ 189
13. 金某离婚后对其儿子仍有监护权吗？ 191
14. 缓刑期间能申请结婚登记吗？ 192
15. 保外就医期间允许结婚吗？ 192
16. 刘某可以办理复婚手续吗？ 193
17. 用假姓名登记的婚姻有效吗？ 194
18. 服刑人员可否申请结婚登记？ 194