

cases and materials
案例与材料

Criminal Law

刑法

李兰英 汪东升 主编

CASES
AND
MATERIALS



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

cases and materials
案例与材料

教育部卓越法律人才培养计划项目成果

刑法

Criminal Law

李兰英 汪东升 主编

CASES
AND
MATERIALS



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

主 编 简 介

李兰英 现任厦门大学法学院副院长,教授、博士生导师。系武汉大学刑法学博士,中国政法大学刑事诉讼法学博士后,英国牛津大学犯罪学研究中心访问学者。兼任中国刑法学研究会理事、中国刑事诉讼法研究会理事,福建省法院和福建省检察院、厦门市中级人民法院、厦门市检察院、厦门市政法委的专家咨询委员。

在《法律科学》、《现代法学》、《法学评论》、《政法论坛》等国家权威、核心刊物发表学术论文 50 余篇,出版专著三部,参与撰写法学论著五部、译著一部。主持司法部、教育部、国家社科基金项目、国际项目等十余项。2007 年 11 月入选福建省“新世纪优秀人才支持计划”;2009 年荣获福建省优秀青年社会科学专家称号;2009 年当选为福建省优秀青年法学家;2010 年入选教育部“优秀人才支持计划”;2014 年获厦门市劳动模范的荣誉称号。

汪东升 男,1986 年 11 月出生,安徽怀宁人,中国人民大学法学博士,现为厦门大学法学院助理教授、博士后。曾担任《朝阳法律评论》编辑、《中国最受关注刑事案件评点》编辑、“中国刑事法律网”主管。在《中国刑事法杂志》、《刑事法判解》、《犯罪研究》等刊物上公开发表论文 10 余篇,出版著作《金融犯罪专业化公诉样本》一部,主持并参与教育部、福建省社科、中国法学会、国家质检总局、北京市法学会等研究课题 7 项。

前 言

近年来,最高人民法院开始不断推出指导案例,推行裁判文书公开,无论是理论界还是实务界都越来越重视典型案例的重要研究价值。随着案例价值的重新发现,案例教学法便成为了新时期刑法学科教学转型的重要方向之一,刑法案例在课堂教学中发挥着越来越重要的作用。本书以案例为本,结合理论难点,实现案例与理论的有效对接,并在学习案例、分析案例的过程中,实现刑法理论与司法实践的互动。在本科教学过程中以此书为案例教学蓝本,有利于培养符合国家和社会发展需要的应用型、实践型卓越法律人才,提高学生学以致用、理论联系实践的能力。

本书基于特殊的读者定位和编撰目的,具有以下几个突出特点:

首先,案例权威,论证得当。本书在编写过程中务求以实践中的真实案件、典型案例为材料来源,强调案件材料的真实性和权威性。注重与本科课堂教学中的疑难问题相结合,深入浅出地阐述法理,以辅助课堂教学,扩大学生司法实践的视野。

其次,体例创新,有针对性。本书编撰体例虽然遵循核心课程教科书的理论体系,但并不局限于此。书中体例基本上以章节统领下的重点、难点、疑点问题为展开,以点带面,以问题为导向指导写作。这样的体例使得本书既遵从传统教科书体例,又具有较强的问题意识和针对性。

最后,资料充分,扩展视野。本书案例分析之后增加了推荐阅读材料,可以使读者在研习经典案件的同时享有资料扩

展,使得本书显著区别于其他同类书籍,增强了本书的拓展性,可以引发读者独立思考,学会举一反三,拥有更加多维的视角去思考案件中的相关问题。

本书由主编草拟写作大纲,交由编写组成员分工撰写,最后由主编统稿完成。感谢所有参与者为本书诞生所付出的辛勤努力。具体分工如下(按章节先后排序):

史 强	厦门大学法学院博士生	第一章、第二章
李兰英	厦门大学法学院教授	第三章、第十二章(部分)、第十三章 (部分)
傅 以	厦门大学法学院博士生	第四章、第五章
汪东升	厦门大学法学院助理教授	第六章、第十章
张继钢	厦门大学法学院博士生	第七章、第十一章
贾占旭	厦门大学法学院博士生	第八章、第九章
黄罕敏	厦门大学法学院博士生	第十二章(部分)、第十三章(部分)

案例分析和编写是一项繁杂的工程,虽然编者小心谨慎、精益求精,但人无完人,书无止境,书中难免存在错漏、不妥和遗憾之处,还请学界同仁及有缘读者批评指正。

目 录

第1章 犯罪客观方面

案例1	网络诽谤行为的刑法评价	
	——韦某等诽谤案	1
案例2	不作为犯的归责问题	
	——贺某某玩忽职守案	4
案例3	不纯正不作为犯的处罚范围	
	——韦风强奸、故意杀人案	8
案例4	不纯正不作为犯之先行行为的界定	
	——孙多琴故意杀人案	11
案例5	见危不救可否纳入不作为的处罚范围	
	——小悦悦被碾轧案	15
案例6	异常介入因素能否中断因果进程	
	——巫仰生等故意伤害案	18
案例7	环境犯罪因果关系的特殊性	
	——南京荣欣化工有限公司污染环境案	21
案例8	抽象危险犯之“危险”能否理解为危害结果	
	——刘某某危险驾驶案	24
案例9	被害人特殊体质情形下的刑法因果关系认定	
	——谢某过失致人死亡案	27

第2章 犯罪主体

案例10	未成年人入户盗窃后使用暴力能否转化为抢劫罪	
	——王伟华抢劫案	31

案例 11	户籍材料存在瑕疵时被告人刑事责任年龄的认定 ——乔某诈骗案	34
案例 12	如何认定醉酒者的刑事责任能力 ——侯卫春故意杀人案	38
案例 13	吸毒产生幻觉是否影响其刑事责任能力的认定 ——叶丹以危险方法危害公共安全案	41
案例 14	老年人的刑事责任能力认定 ——王某故意杀人案	44
案例 15	精神病人强制治疗的必要性条件 ——宋某故意杀人案	48
案例 16	边缘精神发育迟滞者的刑事责任能力认定 ——李鹏盗窃案	51
案例 17	一人公司实施犯罪时如何区分单位犯罪与个人犯罪 ——周敏涉嫌合同诈骗案	55
案例 18	合法成立的“售假公司”能否成为单位犯罪的主体 ——邱进特等销售假冒注册商标的商品案	58
案例 19	单位犯罪中其他直接责任人员的认定 ——肖某非法吸收公众存款案	61

第 3 章 犯罪主观方面

案例 20	如何认定行为人主观故意的内容 ——李某故意伤害案	65
案例 21	如何认定主观上是伤害的故意还是杀人的故意 ——李超故意伤害案	68
案例 22	如何理解不确定的故意 ——“山东姑娘扎针案”定罪争论	70
案例 23	交通肇事逃逸过程中拖拽被害人致其死亡的认定 ——陆华故意杀人案	74
案例 24	逼迫盗窃者跳水后不救助致其死亡如何认定主观方面 ——颜克于等故意杀人案	77
案例 25	驾车拖挂被害人致其死亡的主观心态如何认定	

	——杨春过失致人死亡案	79
案例 26	拒绝透露被害人病因致其抢救不及时而死亡的如何认定主观心态 ——李朝会、梁贵芳过失致人死亡案	82
案例 27	相互推搡致被害人病发身亡的如何认定主观方面 ——马文武过失致人死亡案	84
案例 28	对盗窃对象的价值产生错误认识应如何认定盗窃数额 ——黄福科盗窃案	87
案例 29	行为人主观上非法占有目的的认定 ——闫嫣诈骗案	89

第 4 章 正当化事由

案例 30	假想防卫如何认定 ——蔡永杰假想防卫案	93
案例 31	防卫限度如何认定 ——邓玉娇刺死官员案	96
案例 32	自救行为如何认定 ——何某等职务侵占案	99
案例 33	防卫意图与防卫正当性的认定 ——何强等聚众斗殴案	102
案例 34	防卫时间与特殊防卫权的认定 ——黄中权故意伤害案	105
案例 35	财物被盗后次日行为人暴力夺回行为的认定 ——蒋小权故意伤害案	107
案例 36	防卫挑拨行为的认定 ——李宝故意伤害案	110
案例 37	被胁迫实施违法犯罪行为时能否进行紧急避险 ——李祥英传授犯罪方法案	113
案例 38	因自己行为招致的危险是否可以紧急避险 ——李有斌过失以危险方法危害公共安全案	115
案例 39	避险过当的认定 ——苏某某过失致人重伤案	118

第5章 犯罪停止形态

案例 40	犯罪既遂的认定 ——陆某诈骗案	121
案例 41	共犯停止形态的认定 ——李可新等人强奸案	123
案例 42	犯罪未遂与犯罪中止的区分 ——杨建平等抢劫案	126
案例 43	危险犯既遂如何认定 ——张超破坏交通工具案	128
案例 44	共犯中止的认定 ——牛某某等人聚众斗殴案	131
案例 45	危险犯既遂与中止的界分 ——孙某某破坏交通设施案	134
案例 46	犯罪中止自动性的认定 ——李官容抢劫、故意杀人案	136

第6章 共同犯罪

案例 47	教唆犯撤回教唆但未能防止犯罪结果发生的如何定性 ——郑艺贤等故意伤害案	140
案例 48	乘车人指使肇事者逃逸致人死亡的能否认定为共同犯罪 ——章宗迁交通肇事案	143
案例 49	教唆未成年人实施犯罪活动如何认定构成间接正犯 ——邓某某组织未成年人进行违反治安管理活动案	146
案例 50	被教唆人超出教唆范围的实行过限行为的认定 ——薛文勋等故意杀人、爆炸案	148
案例 51	驾校教练指导醉酒学员驾车能否构成危险驾驶罪共犯 ——杨某、高某某危险驾驶案	152
案例 52	共犯人之间意思联络不一致时如何处理 ——章浩与章某绑架、王某非法拘禁案	154

第7章 刑罚论

- | | | |
|-------|----------------------------|-----|
| 案例 53 | 死刑立即执行的适用条件
——巢海明故意杀人案 | 158 |
| 案例 54 | 死刑适用的对象限制
——张怡懿等故意杀人案 | 162 |
| 案例 55 | 死缓变更执行的程序
——范昌平抢劫、盗窃案 | 165 |
| 案例 56 | 死缓限制减刑的适用
——王志才故意杀人案 | 167 |
| 案例 57 | 交通肇事逃逸后的自首认定
——王友彬交通肇事案 | 171 |
| 案例 58 | 现场待捕型的自首认定
——熊华君故意伤害案 | 173 |
| 案例 59 | 立功的认定
——石敬伟偷税、贪污案 | 176 |
| 案例 60 | 刑事禁止令的适用
——董某某、宋某某抢劫案 | 180 |
| 案例 61 | 减刑的撤销
——刘某某撤销减刑案 | 182 |
| 案例 62 | 假释的撤销
——章某撤销假释案 | 185 |

第8章 危害公共安全罪

- | | | |
|-------|--|-----|
| 案例 63 | 公共场所自焚行为能否构成放火罪
——丁柏浪被控放火罪和信用卡诈骗罪案 | 188 |
| 案例 64 | 手段不能犯时如何判断爆炸罪的既遂与未遂
——杨剑明爆炸案 | 191 |
| 案例 65 | 如何区分污染环境罪与投放危险物质罪
——胡文标、丁月生投放危险物质案 | 194 |
| 案例 66 | 存在严重安全隐患时仍强令作业导致重大事故如何定罪
——李新军、韩二军等以危险方法危害公共安全案 | 196 |

案例 67	危险驾驶罪与以危险方法危害公共安全罪的界限 ——黎景全以危险方法危害公共安全案	199
案例 68	肇事者让人“顶替”的行为是否属于交通肇事罪中的“逃逸” ——胡增、夏金磊交通肇事案	202
案例 69	肇事后逃逸使被害人遭二次碾轧致死的认定 ——魏义成交通肇事案	204
案例 70	危险驾驶罪“情节显著轻微”的认定 ——唐浩彬危险驾驶案	206

第 9 章 破坏社会主义市场经济秩序罪

案例 71	生产、销售有毒、有害食品罪与生产、销售伪劣产品罪竞合时如何适用 ——石家庄三鹿集团股份有限公司及相关责任人员生产、销售伪劣产品案	209
案例 72	行为人对走私对象的认知范围影响走私罪认定 ——应志敏、陆毅走私废物、走私普通货物案	212
案例 73	虚假出资罪、抽逃出资罪、虚报注册资本罪的区分 ——上海协安建筑安装工程有限公司等虚假出资案	215
案例 74	非国家工作人员受贿罪的犯罪主体认定 ——张小华非国家工作人员受贿罪案	217
案例 75	收取预付款经营失败的能否认定为非法吸收公众存款罪 ——张令臣非法吸收公众存款案	220
案例 76	公司无实际经营却面向公众转让“股权信托受益权”进行融资的行为如何定性 ——陈文安等集资诈骗案	223
案例 77	案发前已归还的款项能否计入信用卡诈骗的犯罪数额 ——肖智敏信用卡诈骗案	225
案例 78	销售假冒注册商标商品的零部件能否认定为销售假冒注册商标的商品罪 ——王亚斌等销售假冒注册商标的商品案	228
案例 79	“一房二卖”的行为能否构成合同诈骗罪 ——冯妮娜合同诈骗案	230

案例 80	没有办学资质进行经营性办学活动能否构成非法经营罪 ——钱小平等非法经营案	233
-------	---	-----

第 10 章 侵犯公民人身权利、民主权利罪

案例 81	不作为的故意杀人罪的认定 ——王某故意杀人案	236
案例 82	婚内强奸的认定 ——孙某某强奸案	239
案例 83	轮奸过程中犯罪未遂形态的认定 ——玄某等强奸案	242
案例 84	交通肇事后逃逸致人被碾压死亡的如何认定 ——李某某故意杀人案	245
案例 85	过失致人死亡之因果关系认定 ——刘旭被控过失致人死亡宣告无罪案	248
案例 86	通过网络出卖亲生子女的认定 ——王献光等拐卖儿童案	251
案例 87	控制绑架人后又主动将绑架人送回行为的定性 ——俞某某绑架案	254
案例 88	绑架罪与非法拘禁罪的区分 ——赵江游等绑架案	257
案例 89	遗弃罪与故意杀人罪的区分 ——陈某某故意杀人案	261

第 11 章 侵犯财产罪

案例 90	转化型抢劫罪的认定 ——龚文彬等抢劫、贩卖毒品案	264
案例 91	抢劫罪未遂的认定 ——谷贵成抢劫案	267
案例 92	入户抢劫的认定 ——虞正策强奸、抢劫案	270
案例 93	共同盗窃罪的认定	

	——廖承龙、张文清盗窃案	273
案例 94	诈骗交织型盗窃罪的认定	
	——朱影盗窃案	276
案例 95	诈骗罪与盗窃罪、侵占罪的区分	
	——伍华诈骗案	279
案例 96	诈骗罪与贪污罪的区分	
	——苗辉诈骗案	281
案例 97	侵占罪与盗窃罪的区分	
	——曹成洋侵占案	284
案例 98	敲诈勒索罪与绑架罪的区分	
	——张舒娟敲诈勒索案	287
案例 99	故意毁坏财物罪与职务侵占罪的区分	
	——孙静故意毁坏财物案	290

第 12 章 妨害社会管理秩序罪

案例 100	利用信息网络实施寻衅滋事犯罪的认定	
	——秦某某诽谤、寻衅滋事案	293
案例 101	主持网络聊天室“裸聊”行为的刑法评价	
	——李某某聚众淫乱案	296
案例 102	聚众斗殴罪转化为故意伤害罪、故意杀人罪应如何认定	
	——任某等聚众斗殴、故意伤害案	299
案例 103	在升学考试中采取高科技手段作弊的行为如何认定	
	——王川等非法使用窃听专用器材案	302
案例 104	组织他人以电话投注参与赌博并赚取洗码费能否构成赌博罪	
	——王某赌博案	305
案例 105	一审辩护人在二审中妨害作证行为的定性	
	——陈某某等辩护人妨害作证案	308
案例 106	为规避执行而进行虚假诉讼行为的认定	
	——李某某、丁某某虚假诉讼案	311
案例 107	医疗事故罪的主观方面如何认定	
	——浩某某被控医疗事故罪案	314

案例 108	非法行医罪主体资格的认定 ——邓祖清被控非法行医罪案	317
案例 109	污染环境罪是具体危险犯还是抽象危险犯 ——樊爱东、王圣华、蔡军被控污染环境罪案	320
案例 110	贩卖毒品罪既遂与未遂的区别及认定 ——刘某某贩卖毒品案	322

第 13 章 贪污贿赂罪和渎职罪

案例 111	贪污罪犯罪对象和行为手段的认定 ——王玉文被控贪污罪案	326
案例 112	村基层组织人员能否认定为贪污罪的犯罪主体 ——黄水吉被控贪污罪案	329
案例 113	无特殊身份者与特殊身份者伙同贪污的认定 ——杨延虎被控贪污罪案	332
案例 114	贪污资产没有划入个人账户能否认定为贪污罪 ——王妙兴贪污案	335
案例 115	贪污罪的主观方面以及非法占有公共财物的认定 ——薄熙来受贿、贪污、滥用职权案	338
案例 116	新型受贿行为方式的认定 ——潘玉梅、陈宁被控受贿罪案	341
案例 117	利用影响力受贿与斡旋受贿的区分 ——祝某某被控受贿罪案	344
案例 118	巨额财产来源不明罪与隐瞒境外存款罪的竞合处置 ——徐绍敏受贿、巨额财产来源不明、隐瞒境外存款案	347
案例 119	假借名义私分国有资产的认定 ——张金康等私分国有资产案	351
案例 120	受贿后滥用职权之罪数的认定 ——张某受贿滥用职权案	354
案例 121	政府临时工玩忽职守行为的刑事认定 ——林某甲玩忽职守案	357

