

中国人民大学国际刑法研究所文库(10)

中国内地与澳门 刑法之比较研究

主 编 赵秉志

副主编 赵国强

撰稿人 (按姓氏笔画先后为序)

于志刚 田宏杰 肖中华 陈海帆

周友清 赵秉志 赵国强 徐京辉

崔建新 谢望原

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

中国内地与澳门刑法之比较研究/赵秉志主编. — 北京: 中国方正出版社, 2000.10

ISBN 7-80107-438-6

I. 中... II. 赵... III. ①刑法—研究—中国 ②刑法—研究—澳门 IV. D924.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2000) 第 53693 号

中国内地与澳门刑法之比较研究

中国方正出版社出版发行

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

北京 印刷厂印刷

开本: 890×1240 毫米 A5 印张: 22.625 字数: 572 千字

2000 年 10 月第 1 版 2000 年 10 月北京第 1 次印刷

印数: 1—3000 册 定价: 38.50 元

(该书如有印装质量问题, 请与本社出版部联系)

前 言

就法律变革而言，20 世纪是刑法改革的世纪。20 世纪的最后十年，世界上有几部新的刑法典问世，如 1992 年通过、1994 年施行的《法国刑法典》，1996 年通过、1997 年施行的《俄罗斯联邦刑法典》；以及中国领土上诞生的两部刑法典——1995 年通过、1996 年 1 月 1 日起生效的《澳门刑法典》，1997 年 3 月 14 日修订通过、1997 年 10 月 1 日起施行的《中华人民共和国刑法》。这些新的刑法典，由于其鲜明的时代特色和改革进步性，必将在现代世界刑法改革乃至整个法治进步的历程中占据重要地位。

1999 年 12 月 20 日澳门回归祖国，是举世瞩目的盛事之一。澳门的回归，不仅是对“一国两制”理论的又一次重大实践检验，而且也是祖国和平统一大业的又一关键步伐。

回归祖国后的澳门特别行政区将与祖国内地联系更为紧密，在政治、经济、法律、文化等方面的交流必然更为广泛和深入。但是由此导致两地互涉的法律问题也必将日益增多，必将日益复杂化。根据《中华人民共和国澳门特别行政区基本法》的规定，回归后的澳门与祖国内地实行“一国两制”，基本保留其原有的法律和法制，成为与祖国内地、香港特别行政区相并列的、处于中华人民共和国领域内的一个特殊法域。但是不可否认，澳门地区长时期受到葡萄牙的管治，其法律及法制体系显然极大地受到葡萄牙及整个大陆法系的影响，而且澳门地区处于两大法系及东西两种文化传统的双重影响下，其刑事法律规范也不可避免地具有其自身的特征；当然，犯罪反社会性的共性特征和澳门地区华人居主体的社会构成特征，使得中国内地和澳门地区的刑事法律规范又有某些相似之处。面临两地双向交流中法律问题的逐渐增多，两地法律规范的冲突与竞合适用问题将逐步显现。因此，关注兼具相异性与相通性的两个不同法域的法律在竞合与冲突时的选择适用问题，日渐迫切。在澳门回归祖国的最后过渡阶段和澳门回归祖国后，对祖国内地与澳门

的法律法制进行比较研究，对于增进两地法治与法学的相互交流，促进澳门特别行政区的“一国两制”，以及研究与解决两地交往中的法律问题，意义重大。

在各个法域均作为基本法律规范的刑法，无论是在不同法域内部还是在彼此互涉的交流过程中，其适用率之高和现实意义之大均是有目共睹的。代表着东西两种法律文化、刑事政策和两大法系最新立法成果的中国内地与澳门两部刑法典，必然伴随着祖国内地与澳门地区联系和交流的增加而产生越来越多的冲突，因而两部刑法典的竞合与选择适用将不可避免。而两部刑法典无论是在宏观体系设置上，还是在具体罪名选择与刑罚配置上，均呈差异性和相似性并存之局面。基于此，为解决必然出现的规范冲突而对两部刑法典进行全面、系统、深入、细致的前瞻性比较研究，颇有意义。

为促进澳门与祖国内地的刑法理论交流，解决日益增加的两地交流中出现的刑事法律冲突，加强两地的刑事司法互助与协作，具有社会责任感的部分内地与澳门刑法学者联袂完成了《中国内地与澳门刑法之比较研究》这一专著。本书由赵秉志（中国人民大学法学院副院长、国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心主任、中国人民大学国际刑法研究所副所长、教授、法学博士、博士生导师）任主编，赵国强（新华社澳门分社法律研究部副部长，中国人民大学国际刑法研究所特约研究员、法学博士）任副主编，其他作者为：谢望原（中国人民大学法学院博士后研究人员、法学博士、教授），肖中华（法学博士、北京市高级人民法院法官），田宏杰（中国人民大学法学院刑法专业博士研究生），于志刚（中国人民大学法学院刑法专业博士研究生），陈海帆（澳门政府身份证明局副局长，中国人民大学法学院刑法专业硕士研究生），徐京辉（澳门反贪公署官员，法学硕士），周友清（新华社澳门分社法律研究部研究人员，法学硕士），崔建新（澳门大学法学院进修生，法学硕士）。由于本书主要作者系中国人民大学国际刑法研究所专、兼职研究人员和中国人民大学法学院刑法专业的师生，而且本书又属于对中国区际刑法比较研究的著作，根据作者的意愿和申请，并得到中国人民大学国际刑法研究所的批准暨所长高铭暄教授的支持，将本书纳入“中国人民大学国际刑法研究所文库”并交付出版。

在编写程序上，本书先由主编拟定编写大纲与编写要求，再由各位作者分工撰写出初稿，最后由正副主编统改定稿。于志刚博士协助主编

作了一些编务工作。本书各位作者的分工如下（以撰写章节为序）：

- 第一章 赵秉志
第二章 赵秉志 肖中华
第三章 于志刚
第四章 赵秉志
第五章 田宏杰
第六章 赵秉志 田宏杰
第七章 赵国强
第八章 于志刚
第九章 赵秉志 田宏杰
第十章 田宏杰
第十一章 第十二章 徐京辉
第十三章 于志刚
第十四章 谢望原
第十五章 赵秉志
第十六章 第十七章 肖中华
第十八章 谢望原
第十九章 崔建新
第二十章 周友清
第二十一章 于志刚
第二十二章 崔建新
第二十三章 于志刚
第二十四章 赵秉志
第二十五章 第二十六章 陈海帆
第二十七章 赵国强

最后值得一提的是，本书的出版得到了中国方正出版社诸位领导、同仁，尤其编辑部主任胡驰博士的大力支持和帮助，在此表示诚挚的谢意。

赵秉志
2000年9月

目 录

前 言	(1)
-----------	-------

上编 两地刑法总则之比较研究

第一章 两地刑法立法之概要	(3)
第一节 内地刑法概述	(4)
一、内地刑法的历史沿革	(4)
二、内地刑法的渊源	(6)
三、内地现行刑法典的体系	(6)
第二节 澳门刑法概述	(8)
一、澳门刑法典的历史沿革	(8)
二、澳门刑法的渊源	(10)
三、澳门刑法典的体系	(11)
第三节 两地之比较	(12)
一、两地刑法渊源之间的关系	(13)
二、两地刑法之立法技术	(14)
三、两地刑法之立法内容	(17)
第二章 刑法基本原则	(21)
第一节 刑法基本原则概述	(21)



一、刑法的灵魂——刑法之基本原则	(21)
二、刑法基本原则的界定	(23)
第二节 罪刑法定原则	(27)
一、内地刑法中的罪刑法定原则	(27)
二、澳门刑法中的罪刑法定原则	(31)
三、两地之比较	(36)
第三节 罪责刑相适应原则	(40)
一、内地刑法中的罪责刑相适应原则	(40)
二、澳门刑法中的罪责刑相适应原则	(43)
三、两地之比较	(45)
第三章 刑法适用范围	(47)
第一节 刑法空间范围	(47)
一、刑法空间范围概述	(47)
二、属地原则	(51)
三、属人原则	(56)
四、保护原则	(60)
五、普遍原则	(63)
六、关于对外国审判效力的规定	(65)
第二节 刑法的时间效力	(67)
一、刑法溯及力概述	(68)
二、内地刑法溯及力	(69)
三、澳门刑法溯及力	(69)
四、两地之比较	(70)
第四章 犯罪主体	(73)
第一节 犯罪主体的范围	(73)
一、外国法人犯罪及其刑事责任问题概况	(73)
二、两地刑法中的犯罪主体范围及其比较	(75)
第二节 刑事责任年龄	(81)

一、刑事责任年龄概述	(81)
二、内地刑法中的刑事责任年龄	(82)
三、澳门刑法中的刑事责任年龄	(83)
四、两地之比较	(83)
第三节 刑事责任能力	(85)
一、关于无刑事责任能力	(86)
二、关于限制刑事责任能力	(91)
第五章 犯罪主观方面	(94)
第一节 特殊的主观要素	(95)
一、目的犯之目的	(95)
二、倾向犯中的倾向	(98)
三、表现犯中的内心状态	(99)
第二节 犯罪故意	(99)
一、犯罪故意的界定	(99)
二、犯罪故意的构成要素	(103)
三、犯罪故意的种类	(109)
第三节 犯罪过失	(112)
一、犯罪过失之界定	(112)
二、犯罪过失的种类	(114)
三、犯罪过失中的注意能力	(116)
第四节 刑法中的错误	(119)
一、内地刑法中的错误	(119)
二、澳门刑法中的错误	(120)
三、两地之比较	(122)
第六章 危害行为	(125)
第一节 刑法中的行为概述	(125)
一、内地刑法理论界之见解	(125)
二、澳门刑法理论界之见解	(126)



三、两地之比较	(127)
第二节 危害行为的界定	(128)
一、大陆法系几种行为理论及其评析	(129)
二、两地刑法理论中危害行为概念的界说及评析	(131)
第三节 危害行为的表现形式	(135)
一、作为	(136)
二、不作为	(136)
三、持有行为在危害行为中的归属	(148)
第七章 犯罪停止形态	(151)
第一节 犯罪停止形态概述	(151)
一、内地刑法理论之相关学说	(151)
二、两地刑法典之规定及其比较	(153)
第二节 犯罪预备	(153)
一、犯罪预备之概念	(154)
二、犯罪预备之处罚	(154)
第三节 犯罪未遂	(156)
一、犯罪未遂之概念	(156)
二、犯罪实行行为之认定	(158)
三、障碍未遂之处罚	(161)
第四节 犯罪中止	(164)
一、犯罪中止之认定	(164)
二、犯罪中止之处罚	(169)
三、共同犯罪情况下的犯罪中止	(170)
第八章 共同犯罪制度	(173)
第一节 共同犯罪的成立条件	(173)
一、主体条件	(174)
二、主观条件	(178)
三、客观条件	(181)

第二节 共同犯罪人的种类	(183)
一、主犯	(183)
二、从犯	(184)
三、胁从犯	(185)
四、教唆犯	(186)
第三节 共同犯罪人的处罚	(188)
一、主犯之处罚原则	(188)
二、从犯之处罚原则	(189)
三、教唆犯之处罚原则	(189)
四、共同犯罪人量刑情节的效力范围	(190)
第九章 罪数形态	(192)
第一节 罪数之判断标准	(192)
一、外国刑法理论罪数判断标准介述	(193)
二、澳门与内地罪数判断标准之比较	(195)
第二节 连续犯	(197)
一、内地刑法中的连续犯	(197)
二、澳门刑法中的连续犯	(198)
三、两地之比较	(200)
第三节 数 罪	(202)
一、内地刑法中的数罪	(202)
二、澳门刑法中的数罪	(206)
第四节 结果加重犯	(208)
一、内地刑法中的结果加重犯	(208)
二、澳门刑法中的结果加重犯	(208)
三、两地之比较	(209)
第十章 阻却违法性行为	(212)
第一节 正当防卫	(213)
一、正当防卫的概念	(213)

二、正当防卫成立的条件	(217)
三、防卫过当的构成及其刑事责任的问题	(237)
第二节 紧急避险	(242)
一、紧急避险的概念	(242)
二、紧急避险的成立条件	(244)
第十一章 刑罚种类	(248)
第一节 刑罚体系	(248)
一、内地刑法规定的刑罚体系	(248)
二、澳门刑法规定的刑罚体系	(249)
三、两地之比较	(250)
第二节 主 刑	(251)
一、内地刑法中的主刑	(251)
二、澳门刑法中的主刑	(254)
三、两地之比较	(256)
第三节 附加刑	(259)
一、内地刑法中的附加刑	(259)
二、澳门刑法中的附加刑	(262)
三、两地之比较	(264)
第四节 驱逐出境	(265)
一、内地刑法中关于驱逐出境的规定	(265)
二、澳门刑法中关于驱逐出境的规定	(265)
三、两地之比较	(266)
第五节 非刑罚处理方法	(266)
一、内地刑法中的非刑罚处理方法	(266)
二、澳门刑法中的非刑罚处理方法	(268)
三、两地之比较	(268)
第十二章 量刑制度	(270)
第一节 量刑概说	(270)

一、内地刑法中的量刑	(270)
二、澳门刑法中的量刑	(271)
三、两地之比较	(271)
第二节 量刑原则	(272)
一、内地刑法规定的量刑原则	(272)
二、澳门刑法规定的量刑原则	(273)
三、两地之比较	(274)
第三节 量刑情节	(274)
一、内地刑法中的量刑情节	(274)
二、澳门刑法中的量刑情节	(276)
三、两地之比较	(278)
第四节 累犯、自首和立功	(279)
一、内地刑法中的累犯、自首和立功	(279)
二、澳门刑法中的累犯	(281)
三、两地之比较	(282)
第五节 数罪并罚	(283)
一、内地刑法中的数罪并罚	(283)
二、澳门刑法中的犯罪竞合及其处罚	(286)
三、两地之比较	(287)
第六节 缓 刑	(288)
一、内地刑法中的缓刑	(288)
二、澳门刑法中的缓刑	(290)
三、两地之比较	(292)
第十三章 行刑制度	(294)
第一节 假释制度	(294)
一、假释制度概述	(294)
二、内地刑法中的假释制度	(295)
三、澳门刑法中的假释制度	(300)
四、两地之比较	(303)



第二节 追诉时效制度	(310)
一、追诉时效制度概述	(310)
二、内地刑法中的追诉时效制度	(311)
三、澳门刑法中的追诉时效制度	(313)
四、两地之比较	(315)
第十四章 保安处分	(318)
第一节 内地的保安处分制度	(319)
一、内地刑法中的非刑罚方法	(319)
二、内地现行刑事立法及行政法规中的保安性方法	(321)
第二节 澳门刑法中的保安处分制度	(325)
一、通则性规定	(325)
二、澳门刑法典中保安处分的种类	(326)
第三节 两地保安处分之比较评析	(331)
一、内地保安处分之特点	(331)
二、澳门保安处分之特点	(333)
三、关于建立健全内地保安处分制度的构想	(335)

下编 两地刑法分则之比较研究

第十五章 两地刑法分则之宏观问题	(339)
第一节 刑法分则之立法沿革	(339)
一、内地刑法分则立法之沿革	(339)
二、澳门刑法分则立法之沿革	(351)
三、两地之比较	(354)
第二节 刑法分则之体系	(354)
一、内地刑法分则之体系	(354)

二、澳门刑法分则之体系	(355)
三、两地之比较	(356)
第三节 刑法分则条文之结构	(357)
一、内地刑法分则条文之结构	(357)
二、澳门刑法分则条文之结构	(360)
三、两地之比较	(361)
第十六章 两地侵犯生命、健康、自由、 名誉的犯罪	(363)
第一节 概 述	(363)
一、内地刑法中侵犯生命、健康、自由、 名誉之犯罪	(363)
二、澳门刑法中侵犯生命、健康、自由、 名誉之犯罪	(369)
三、两地之比较	(371)
第二节 故意杀人罪	(373)
一、内地刑法中的故意杀人罪	(373)
二、澳门刑法中的故意杀人罪	(377)
三、两地之比较	(379)
第三节 过失致人死亡罪	(381)
一、内地刑法中的过失致人死亡罪	(381)
二、澳门刑法中的过失杀人罪	(385)
三、两地之比较	(385)
第四节 故意伤害罪	(386)
一、内地刑法中的故意伤害罪	(386)
二、澳门刑法中的故意侵犯身体完整性罪	(392)
三、两地之比较	(396)
第五节 过失致人重伤罪	(397)
一、内地刑法中的过失致人重伤罪	(397)
二、澳门刑法中的过失伤害身体完整性罪	(398)



三、两地之比较	(398)
第六节 剥夺他人自由罪	(399)
一、内地刑法中的非法拘禁罪	(399)
二、澳门刑法中的剥夺他人行为自由罪	(402)
三、两地之比较	(402)
第七节 绑架罪	(403)
一、内地刑法中的绑架罪	(403)
二、澳门刑法中的绑架罪	(407)
三、两地之比较	(408)
第八节 非法侵入住宅罪	(409)
一、内地刑法中的非法侵入住宅罪	(409)
二、澳门刑法中的侵犯住所罪	(412)
三、两地之比较	(412)
第九节 侮辱罪	(413)
一、内地刑法中的侮辱罪	(413)
二、澳门刑法中的侮辱罪	(415)
三、两地之比较	(416)
第十节 诽谤罪	(416)
一、内地刑法中的诽谤罪	(416)
二、澳门刑法中的诽谤罪	(418)
三、两地之比较	(420)
第十七章 性犯罪	(421)
第一节 概述	(421)
一、内地刑法中的性犯罪概览	(421)
二、澳门刑法中的性犯罪概览	(422)
三、两地之比较	(422)
第二节 强奸罪	(423)
一、内地刑法中的强奸罪	(423)
二、澳门刑法中的强奸罪	(429)

三、两地之比较	(431)
第三节 奸淫未成年人罪	(432)
一、内地刑法中的奸淫幼女罪	(432)
二、澳门刑法中的奸淫未成年人罪	(435)
三、两地之比较	(436)
第四节 猥亵儿童罪	(436)
一、内地刑法中的猥亵儿童罪	(436)
二、澳门刑法中的对儿童之性侵犯罪	(438)
三、两地之比较	(439)
第五节 淫媒罪	(440)
一、内地刑法中的引诱、容留、介绍卖淫罪	(440)
二、澳门刑法中的淫媒罪	(441)
三、两地之比较	(441)
第十八章 两地侵犯财产罪之比较	(443)
第一节 概 述	(443)
一、内地刑法中的侵犯财产罪	(443)
二、澳门刑法中的侵犯财产罪	(445)
三、两地之比较	(446)
第二节 抢劫罪	(447)
一、内地刑法中的抢劫罪	(447)
二、澳门刑法中的抢劫罪	(450)
三、两地之比较	(452)
第三节 盗窃罪	(453)
一、内地刑法中的盗窃罪	(453)
二、澳门刑法中的盗窃罪	(457)
三、两地之比较	(458)
第四节 诈骗罪	(459)
一、内地刑法中的诈骗罪	(459)
二、澳门刑法中的诈骗罪	(461)



三、两地之比较	(463)
第五节 敲诈勒索罪	(463)
一、内地刑法中的敲诈勒索罪	(463)
二、澳门刑法中的勒索罪	(465)
三、两地之比较	(466)
第六节 毁坏财物罪	(467)
一、内地刑法中的毁坏财物罪	(467)
二、澳门刑法中的毁损罪	(468)
三、两地之比较	(470)
第十九章 危害公共安全犯罪	(471)
第一节 概述	(471)
一、内地刑法中的危害公共安全犯罪	(471)
二、澳门刑法中的危害公共安全犯罪	(475)
三、两地之比较	(480)
第二节 以危险方法危害公共安全的犯罪	(486)
一、内地刑法中的有关犯罪	(486)
二、澳门刑法中的有关犯罪	(488)
三、两地之比较	(490)
第三节 有关枪支、弹药、爆炸物的犯罪	(492)
一、内地刑法中的有关犯罪	(492)
二、澳门刑法中的有关犯罪	(494)
三、两地之比较	(496)
第四节 交通事故罪	(497)
一、内地刑法中的交通肇事罪	(497)
二、澳门刑法中的有关犯罪	(498)
三、两地之比较	(502)
第五节 恐怖组织罪	(504)
一、内地刑法中的组织、领导、参加恐怖组织罪	(504)
二、澳门刑法中的有关犯罪	(505)