



司法解释理解与适用丛书

网络犯罪 刑事诉讼程序意见暨相关司法解释 理解与适用

胡云腾 主编

最高人民法院研究室 编著

人民法院出版社

PEOPLE'S COURT PRESS



司法解释理解与适用丛书

网络犯罪 刑事诉讼程序意见暨相关司法解释 理解与适用

胡云腾 主编

最高人民法院研究室 编著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

网络犯罪刑事诉讼程序意见暨相关司法解释理解与适用/胡云腾
主编;最高人民法院研究室编著. —北京:人民法院出版社,2014. 8
(司法解释理解与适用丛书)

ISBN 978 - 7 - 5109 - 1035 - 7

I. ①网… II. ①胡… ②最… III. ①互联网络 - 计算机犯罪 -
刑事诉讼 - 诉讼程序 - 法律解释 - 中国 ②互联网络 - 计算机犯罪 -
刑事诉讼 - 诉讼程序 - 法律适用 - 中国 IV. ①D925.218.05

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 196119 号

网络犯罪刑事诉讼程序意见暨相关司法解释理解与适用

胡云腾 主编

最高人民法院研究室 编著

责任编辑 范春雪 兰丽专 肖瑾璟 孙振宇 丁丽娜
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)
电 话 (010)67550562(责任编辑) 67550558(发行部查询)
65223677(读者服务部)
网 址 <http://www.courtbook.com.cn>
E - mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定彩虹印刷有限公司
经 销 新华书店

开 本 787 × 1092 毫米 1/16
字 数 385 千字
印 张 28.75
版 次 2014 年 8 月第 1 版 2014 年 8 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978 - 7 - 5109 - 1035 - 7
定 价 68.00 元

版权所有 侵权必究

编写说明

信息技术是 20 世纪最伟大的发明，它的飞速发展深刻影响着人类社会的生产、生活与交流方式。信息、物质、能源已经成为构造当今社会的三大基础元素，计算机、互联网互联互通演绎而成的网络虚拟社会已经蔚为壮观、深不可测。

信息技术是一把双刃剑。随着信息技术的飞速发展，信息技术的安全隐患和威胁也逐渐显现，特别是，利用计算机网络实施的各类犯罪迅速蔓延，社会危害严重。从世界范围来看，1965 年，美国斯坦福研究所的计算机专家在调查与电子计算机有关的事故和犯罪时，发现一位电子工程师通过篡改程序在存款余额上做了手脚，这起案件是世界上第一起受到追诉的计算机犯罪案件。我国破获的第一起计算机犯罪案件于 1986 年发生在深圳。进入上世纪 90 年代，我国计算机犯罪以惊人的速度增长，特别是互联网普及后，计算机网络犯罪迅速蔓延。当前，除了非法获取计算机信息系统数据、破坏计算机信息系统等网络犯罪不断凸显外，盗窃、诈骗等传统犯罪也日益通过计算机网络实施。

党的十八届三中全会提出：“坚持积极利用、科学发展、依法管理、确保安全的方针，加大依法管理网络力度，加快完善互联网管理领导体制，确保国家网络和信息安全。”适应信息时代网络犯罪的新形势，有力惩治和防范网络犯罪，促进互联网的健康发展，是一

项重要的任务。人民法院历来重视依法惩治网络犯罪。根据刑法、刑事诉讼法的规定，最高人民法院会同有关部门，先后制定了多个司法解释和规范性文件，对淫秽电子信息犯罪、网络赌博、危害计算机信息系统安全犯罪等新型网络犯罪的法律适用问题作了规定，并对网络犯罪案件刑事诉讼程序的有关问题作了规范。这些司法解释和规范性文件，对于统一法律适用，依法惩治网络犯罪，有效维护网络信息安全发挥了重要作用。

为了帮助各级人民法院法官正确理解和适用《网络犯罪刑事诉讼程序意见》《危害计算机信息系统安全犯罪解释》等司法文件，解决办案实务中遇到的新情况新问题，便于公安机关、检察机关及时了解有关规定，更好地办理相关网络犯罪案件，最高人民法院研究室根据院领导的要求，在深入调研的基础上，组织参与上述司法文件起草工作的同志撰写了本书。本书“理解与适用”部分从司法实务角度，着重对《网络犯罪刑事诉讼程序意见》《危害计算机信息系统安全犯罪解释》的有关规定作了阐释。近年来，最高人民法院研究室作为综合审判业务部门，在办理对有关部门征求意见复函和对下级法院请示答复的过程中，也遇到一些网络犯罪案件适用刑事法律问题，对这些问题的研究意见也具有一定的普遍指导、参考意义。为此，本书专设“网络犯罪司法实务问题研究”一章，对一些网络犯罪适用刑事法律问题进行了探讨，并提出了研究意见。此外，本书选登了部分网络犯罪案件裁判文书，附录办理网络违法犯罪案件常用法律法规及规范性文件，以便司法实务工作者办理案件时参考。本书立足司法实践，从实务角度对网络犯罪有关问题进行阐释，既注重理论分析，又注重实务操作，具有较强的指导性、实用性。

本书由最高人民法院审判委员会专职委员胡云腾大法官担任主

编。本书两个司法解释的理解与适用部分以及司法实务操作指引由最高人民法院研究室刑事处周加海处长、喻海松博士撰写。全书由胡云腾专委和最高人民法院研究室胡伟新副主任、刑事处周加海处长、黄应生副处长负责统稿。公安部网络安全保卫局顾坚副局长、网络侦察技术研发中心许剑卓主任、侯钧雷副处长对本书的编写予以大力支持，从网络技术角度对相关问题提出了诸多修改完善意见。

由于编写本书时间较为仓促及编写人员水平所限，书中的疏漏和错误之处在所难免，恳请广大读者批评指正。

本书编写组

二〇一四年八月

凡 例

一、法律

1. 根据1996年3月17日第八届全国人民代表大会第四次会议《关于修改〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的决定》第一次修正的《中华人民共和国刑事诉讼法》，简称**1996年刑事诉讼法**。

2. 根据2012年3月14日第十一届全国人民代表大会第五次会议《关于修改〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的决定》第二次修正的《中华人民共和国刑事诉讼法》，简称**刑事诉讼法**。

二、司法解释

1. 最高人民法院《关于执行〈中华人民共和国刑事诉讼法〉若干问题的解释》（1998年6月29日，法释〔1998〕23号），简称**《98年解释》**。

2. 最高人民法院《关于审理非法出版物刑事案件具体应用法律若干问题的解释》（1998年12月17日，法释〔1998〕30号），简称**《非法出版物犯罪解释》**。

3. 最高人民法院《关于审理走私刑事案件具体应用法律若干问题的解释》（2000年9月26日，法释〔2000〕30号），简称**《走私犯罪解释》**。

4. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理利用互联网、移动通讯终端、声讯台制作、复制、出版、贩卖、传播淫秽电子信息刑事案件具体应用法律若干问题的解释》（2004年9月3日，法释〔2004〕11号），简称**《淫秽电子信息犯罪解释》**。

5. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理妨害信用卡管理刑事

案件具体应用法律若干问题的解释》(2009年12月3日,法释〔2009〕19号),简称**《妨害信用卡管理犯罪解释》**。

6. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理利用互联网、移动通讯终端、声讯台制作、复制、出版、贩卖、传播淫秽电子信息刑事案件具体应用法律若干问题的解释(二)》(2010年2月2日,法释〔2010〕3号),简称**《淫秽电子信息犯罪解释(二)》**。

7. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理诈骗刑事案件具体应用法律若干问题的解释》(2011年3月1日,法释〔2011〕7号),简称**《诈骗罪解释》**。

8. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理危害计算机信息系统安全刑事案件应用法律若干问题的解释》(2011年8月1日,法释〔2011〕19号),简称**《危害计算机信息系统安全犯罪解释》**。

9. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理盗窃刑事案件适用法律若干问题的解释》(2013年4月2日,法释〔2013〕8号),简称**《盗窃罪解释》**。

10. 最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的解释》(2012年12月20日,法释〔2012〕21号),简称**《刑事诉讼法解释》**)。

三、规范性文件

1. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部《关于办理死刑案件审查判断证据若干问题的规定》(2010年6月13日,法发〔2010〕20号),简称**《证据审查判断规定》**。

2. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部《关于办理刑事案件排除非法证据若干问题的规定》(2010年6月13日,法发〔2010〕20号),简称**《非法证据排除规定》**。

3. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于办理网络赌博犯罪案件适用法律若干问题的解释》(2010年9月15日,公通字〔2010〕

40 号), 简称《**网络赌博犯罪意见**》。

4. 《关于办理流动性团伙性跨区域性犯罪案件有关问题的意见》(公通字〔2011〕14号)(2011年1月1日, 公通字〔2011〕14号), 简称《**流动性团伙性跨区域性犯罪意见**》。

5. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于办理侵犯知识产权刑事案件适用法律若干问题的意见》(2011年1月10日, 法发〔2011〕3号), 简称《**侵犯知识产权犯罪意见**》。

6. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于依法惩处侵害公民个人信息犯罪活动的通知》(2013年4月23日, 公通字〔2013〕12号), 简称《**惩处侵害公民个人信息犯罪通知**》。

7. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于办理组织领导传销活动刑事案件适用法律若干问题的意见》(2013年11月11日, 公通字〔2013〕37号), 简称《**组织领导传销活动刑事案件意见**》。

8. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于办理非法集资刑事案件适用法律若干问题的意见》(2014年3月25日, 公通字〔2014〕16号), 简称《**非法集资刑事案件意见**》。

9. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于办理网络犯罪案件适用刑事诉讼程序若干问题的意见》(2014年5月4日, 公通字〔2014〕10号), 简称《**网络犯罪刑事诉讼程序意见**》。

目 录

第一部分 《最高人民法院、最高人民检察院、公安部 关于办理网络犯罪案件适用刑事诉讼程序 若干问题的意见》理解与适用

最高人民法院 最高人民检察院 公安部

关于办理网络犯罪案件适用刑事诉讼程序若干问题的意见

(2014年5月4日) (3)

第一章 网络犯罪刑事诉讼程序概述 (9)

第二章 《网络犯罪刑事诉讼程序意见》的制定背景及经过 (27)

第三章 网络犯罪案件的范围 (33)

第四章 网络犯罪案件的管辖 (36)

第五章 网络犯罪案件的初查 (48)

第六章 网络犯罪案件的跨地域取证 (50)

第七章 电子数据的取证与审查 (52)

第八章 网络犯罪案件的其他问题 (67)

第二部分 《最高人民法院、最高人民检察院 关于办理危害计算机信息系统安全刑事案件 应用法律若干问题的解释》理解与适用

最高人民法院 最高人民检察院

关于办理危害计算机信息系统安全刑事案件应用
法律若干问题的解释

(2011年8月1日) (83)

第一章 危害计算机信息系统安全犯罪概述 (89)

第二章 《危害计算机信息系统安全犯罪解释》的
制定背景及经过 (102)

第三章 非法获取计算机信息系统数据、非法控制计算机
信息系统罪的定罪量刑标准 (106)

第四章 提供侵入、非法控制计算机信息系统的程序、
工具罪的定罪量刑标准 (116)

第五章 破坏计算机信息系统罪的定罪量刑标准 (126)

第六章 掩饰、隐瞒计算机信息系统数据、控制权行为的定性 (140)

第七章 以单位名义或者单位形式实施危害计算机
信息系统安全犯罪的处理规则 (143)

第八章 危害计算机信息系统安全共同犯罪的处理规则 (149)

第九章 危害计算机信息系统安全犯罪的术语范围 (155)

第三部分 网络犯罪司法实务操作指引

第一章 制作、销售网络游戏外挂程序的处理 (169)

第二章	利用互联网实施公民个人信息犯罪的处理	(176)
第三章	电信诈骗犯罪的处理	(184)
第四章	非法生产、销售、使用“伪基站”行为的定性	(187)
第五章	盗窃网络虚拟财产行为的定性	(193)
第六章	僵尸网络相关行为的处理	(204)
第七章	DDOS(分布式拒绝服务)攻击行为的处理	(206)
第八章	删除交通违章信息行为的处理	(210)
第九章	淫秽电子信息犯罪的认定	(218)
第十章	以手机卡为载体复制、贩卖淫秽电子信息 行为的处理	(224)
第十一章	利用互联网上网服务营业场所制作、复制、 传播淫秽电子信息行为的处理	(226)
第十二章	网络淫秽视频聊天行为的处理	(231)

第四部分 网络犯罪案件裁判文书选登

张×等侵犯著作权案	(237)
上海市浦东新区人民法院刑事判决书	(237)
上海市第一中级人民法院刑事裁定书	(249)
王×等信用卡诈骗、盗窃、诈骗案	(257)
江苏省南京市雨花台区人民法院刑事判决书	(257)
江苏省南京市中级人民法院刑事裁定书	(280)
李×保等非法获取计算机信息系统数据案	(295)
安徽省蚌埠市蚌山区人民法院刑事判决书	(295)
郑×等非法获取计算机信息系统数据、郭×明掩饰、 隐瞒犯罪所得案	(302)
南京市玄武区人民法院刑事判决书	(302)

吕×众等提供侵入计算机信息系统程序、张×煌非法获取 计算机信息系统数据案	(311)
江苏省徐州市鼓楼区人民法院刑事判决书	(311)
江苏省徐州市中级人民法院刑事裁定书	(329)
徐×卿等破坏计算机信息系统案	(332)
江苏省常州市天宁区人民法院刑事判决书	(332)
童×、蔡××破坏计算机信息系统案	(342)
福建省长汀县人民法院刑事判决书	(342)

附录 办理网络违法犯罪案件常用 法律法规及规范性文件

全国人民代表大会常务委员会 关于维护互联网安全的决定 (2000年12月28日)	(359)
全国人民代表大会常务委员会 关于加强网络信息保护的决定 (2012年12月28日)	(362)
中华人民共和国治安管理处罚法(节录) (2012年10月26日)	(365)
中华人民共和国计算机信息系统安全保护条例 (1994年2月18日)	(366)
中华人民共和国计算机信息网络国际联网管理暂行规定 (1997年5月20日修正)	(370)
互联网信息服务管理办法 (2000年9月25日)	(373)

互联网上网服务营业场所管理条例

(2002 年 9 月 29 日) (378)

计算机信息网络国际联网安全保护管理办法

(1997 年 12 月 16 日) (387)

计算机病毒防治管理办法

(2000 年 4 月 26 日) (392)

最高人民法院

关于审理扰乱电信市场管理秩序案件具体应用法律

若干问题的解释

(2000 年 5 月 12 日) (396)

最高人民法院 最高人民检察院

关于办理利用互联网、移动通讯终端、声讯台制作、复制、

出版、贩卖、传播淫秽电子信息刑事案件具体

应用法律若干问题的解释

(2004 年 9 月 3 日) (399)

最高人民法院 最高人民检察院

关于办理利用互联网、移动通讯终端、声讯台制作、复制、

出版、贩卖、传播淫秽电子信息刑事案件具体

应用法律若干问题的解释(二)

(2010 年 2 月 2 日) (403)

最高人民法院 最高人民检察院

关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释

(2004 年 12 月 8 日) (409)

最高人民法院 最高人民检察院

关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律

若干问题的解释(二)

(2007 年 4 月 5 日) (415)

- 最高人民法院 最高人民检察院 公安部
 关于办理侵犯知识产权刑事案件适用法律若干问题的意见
 (2011年1月10日) (417)
- 最高人民法院 最高人民检察院
 关于办理赌博刑事案件具体应用法律若干问题的解释
 (2005年5月11日) (424)
- 最高人民法院 最高人民检察院 公安部
 关于办理网络赌博犯罪案件适用法律若干问题的意见
 (2010年8月31日) (426)
- 最高人民法院 最高人民检察院
 关于办理诈骗刑事案件具体应用法律若干问题的解释
 (2011年3月1日) (430)
- 公安部 最高人民法院 最高人民检察院 国家安全部
 工业和信息化部 中国人民银行 中国银行业监督管理委员会
 关于办理流动性团伙性跨区域性犯罪案件有关问题的意见
 (2011年5月1日) (433)
- 最高人民法院 最高人民检察院 公安部
 关于依法惩处侵害公民个人信息犯罪活动的通知
 (2013年4月23日) (436)
- 最高人民法院 最高人民检察院
 关于办理利用信息网络实施诽谤等刑事案件
 适用法律若干问题的解释
 (2013年9月6日) (440)
- 最高人民法院 最高人民检察院 公安部 国家安全部
 关于依法办理非法生产销售使用“伪基站”设备案件的意见
 (2014年3月14日) (443)

第一部分

《最高人民法院、最高人民检察院、公安部 关于办理网络犯罪案件适用刑事诉讼程序 若干问题的意见》理解与适用
