



公检法律师

刑事办案必备

依据集成 · 主流观点 · 疑难案例

(实体法分册)

上

郑智辉 / 编著

★ ★ ★

关 联 规 范

→ 完全整理

关联法律、法规、司法解释、司法性文件、纪要

学理观点 · 典型案例

→ 索引与要旨

核心提示 → 指明案件焦点 直击疑难问题

要 旨 → 提炼案例精髓 揭示办案实务

学理观点 → 概括主流观点 点拨办案思路

中国检察出版社

公检律师

刑事办案必备

依据集成 · 主流观点 · 疑难案例

(实体法分册)

上

郑智辉 / 编著

— ★ ★ ★ —

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事办案必备依据集成·主流观点·疑难案例 (实体法分册) (上中下册) / 郑智辉编著. —北京: 中国检察出版社, 2014. 1

ISBN 978 - 7 - 5102 - 0967 - 3

I. ①刑… II. ①郑… III. ①刑法 - 汇编 - 中国 ②刑事诉讼法 - 汇编 - 中国 IV. ①D924. 09 ②D925. 209

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 303352 号

刑事办案必备 依据集成·主流观点·疑难案例 (实体法分册) (上中下册)

郑智辉 编著

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区香山南路 111 号 (100144)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电 话: (010)88960622(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: 720 mm × 960 mm 16 开

印 张: 115.5 印张

字 数: 2651 千字

版 次: 2014 年 1 月第一版 2014 年 1 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 0967 - 3

定 价: 246.00 元 (上中下册)

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

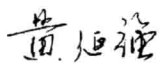
序

法律的生命在于实施。如何将纸面上的法律准确适用于实践，是摆在法律工作者面前的一道永恒的课题。在刑事司法实践中，要用好刑法、办好刑事案件，就必须全面了解掌握案件所涉及的刑法相关规定和基本法学观点。执法人员如何才能避免因适用法律有遗漏、有偏颇而造成办案失误呢？十几年前，厦门市人民检察院郑智辉检察官正是基于这种朴素的法律情感，从执法办案的实际需要出发，为了办案、办好案开始了编撰此书之路。

积跬步以至千里，聚小流而成沧海。历经多年的积累与完善，《刑事办案必备 依据集成·主流观点·疑难案例》（实体法分册）终于与广大读者见面了。本着来源于办案一线，又服务于办案实践的精神。一方面，此书精细汇编了刑法规范，它以法条为纲，按罪名分类，对关联法律法规、司法解释、司法性文件和纪要等进行了严谨、细致的分解、归纳和整理。办案人员可通过此书在较短时间内获得广泛的信息和实在的便利，为准确适用刑法打下了基础，既保障了案件质量，又减轻了工作负荷，提高了办案效率。另一方面，此书紧密联系司法实践，有助于解决刑事疑难案件和问题。社会现象变幻万千，实践中的个案情况也纷繁复杂，案件中的争议焦点、疑难问题时常引发意见分歧。对疑难案件和新罪名的法律适用，书中援引了权威期刊的典型案列，收集了北京、上海等地的司法性文件和判例，解读了部分法学家的案例分析文章，有利于启发读者的开放式思维，提升对刑法思想和精髓的认识，从而透过现象看本质，抓住案件的实质问题，做出独立的思考和判断。从这个意义上说，它已不仅仅是一本工具书，而且是法律工作方法的思想闪现，为还原法的本意打开了一扇窗。

承蒙中国检察出版社的关心和支持，此书由一线办案人员独立编撰完成，还得以在全国范围内正式发行、交流使用，实属我院的荣幸。当然书中难免有

不尽周全之处，请各位读者批评指正！但相信作者立足岗位认真钻研的工作精神和严谨求是的治学态度，将激励和引导更多法律人，为构建更为完善的法治理想大厦添砖加瓦，孜孜以求，不懈努力。

厦门市人民检察院检察长 

自序

刑法学是一门十分要求精确的法学。精确的刑法学理论，就像一把精确的尺子，可以用来厘定国家和社会在使用刑法打击犯罪和保护人民中的各种要求。因此，精确的刑法理论以及由此产生的刑法规定，就是在为社会及其成员规定精确的自由程度。

“世易时移，变法亦矣。”我国正处于一个伟大的变革时代，刑法也紧随着时代变迁而不断修正，自1997年修订刑法以来，全国人大常委会又颁布了3个《决定》和8个《刑法修正案》。如何正确理解和适用刑法，使之既符合刑法规定又满足时代的要求，对于法律适用者是一个巨大的挑战。

刑法学是一门强调实际应用的法学。任何制定法都难以避免“律文有难明之义，未足之语”，为了便于司法者准确执法，全国人大常委会制定颁布了9项立法解释，最高人民检察院和最高人民法院先后颁布了140多件司法解释文件，此外还有各级司法机关的会议纪要、内部答复之类的参考文件，仅文字即达几十万之巨，在方便了司法工作者理解适用某方面具体问题的同时，也增加了司法者整体把握运用的困难。

为了解决工作中的实际问题，笔者在多年办案之余，一直注重对刑法适用的相关规定作系统性的收集，并根据相关法条进行分解整理，形成了类似于办案笔记的关联编注工具书。该书的编辑，注重了几个方面的特点：

1. 全面性：全面收集与刑法相关的解释、规定、纪要、地方司法文件、权威机关的典型案例分析及相关行政法规。

2. 时间性：编排依据时间由新至旧排列，以利于司法者及时掌握最新规定，并在新旧对比中把握理念的变迁。

3. 实用性：对于最高司法机关所编纂的《刑事审判参考》、《刑事司法指

南》、《公检法办案指南》等权威期刊所载案例及相关司法解释的解读，依据罪名进行了整理，包括相互矛盾的判例也做了收录，对相关问题进行了摘要，并注明出处和页数，便于司法者作拓展阅读，以解决实际问题。

4. 便捷性：所分解、引用的内容，均在起始处注明了所属刑法条文的条次、时间，使得司法工作者在运用此书时，可以根据需要查找的条文直接翻阅。

由于编者水平有限，分解不当之处难免，尚待今后进一步完善。

郑智辉

2012年9月18日

目 录

上 册

第一编 总 则

第一章 刑法的任务、基本原则和适用范围	(1)
第 1 条 制定刑法的目的和根据	(1)
第 2 条 刑法的任务	(1)
第 3 条 罪刑法定原则	(1)
第 4 条 适用刑法平等原则	(4)
第 5 条 罪责刑相适应原则	(4)
第 6 条 属地管辖原则	(4)
第 7 条 属人管辖原则	(6)
第 8 条 保护管辖原则	(7)
第 9 条 普遍管辖原则	(7)
第 10 条 外国刑事判决的效力	(8)
第 11 条 外国人的刑事豁免权	(8)
第 12 条 刑法的溯及力	(9)
第二章 犯罪	(18)
第一节 犯罪和刑事责任	(18)
第 13 条 犯罪概念	(18)
第 14 条 故意犯罪	(20)
第 15 条 过失犯罪	(26)
第 16 条 意外事件	(33)
第 17 条 刑事责任年龄	(37)

第 17 条之一 修正案(八)第 1 条 老年人从宽处罚	(69)
第 18 条 精神病人、醉酒人的刑事责任	(70)
第 19 条 聋哑人、盲人的刑事责任	(73)
第 20 条 正当防卫	(74)
第 21 条 紧急避险	(81)
第二节 犯罪的预备、未遂和中止	(82)
第 22 条 犯罪预备	(82)
第 23 条 犯罪未遂	(85)
第 24 条 犯罪中止	(92)
第三节 共同犯罪	(95)
第 25 条 共同犯罪	(95)
第 26 条 主犯、犯罪集团	(110)
第 27 条 从犯	(113)
第 28 条 胁从犯	(114)
第 29 条 教唆犯	(114)
第四节 单位犯罪	(116)
第 30 条 单位犯罪的定义	(116)
第 31 条 单位犯罪的处罚	(137)
第三章 刑罚	(139)
第一节 刑罚的种类	(139)
第 32 条 主刑和附加刑	(139)
第 33 条 主刑的种类	(139)
第 34 条 附加刑的种类	(139)
第 35 条 特别附加刑	(140)
第 36 条 刑事、民事责任的竞合	(140)
第 37 条 刑罚替代处分	(145)
第二节 管制	(149)
第 38 条 修正案(八)第 2 条 管制的期限和执行	(149)

第 39 条	管制犯的义务和权利	(158)
第 40 条	管制的解除	(161)
第 41 条	管制的刑期计算	(162)
第三节	拘役	(163)
第 42 条	拘役的期限	(163)
第 43 条	拘役犯的执行及处遇	(163)
第 44 条	拘役的刑期计算	(163)
第四节	有期徒刑、无期徒刑	(164)
第 45 条	有期徒刑的期限	(164)
第 46 条	有期、无期徒刑的执行	(164)
第 47 条	有期徒刑的刑期计算	(164)
第五节	死刑	(168)
第 48 条	死刑的适用对象、死缓、核准	(168)
第 49 条	修正案（八）第 3 条 不适用死刑的情形	(181)
第 50 条	修正案（八）第 4 条 死缓执行的法律后果	(182)
第 51 条	死缓期间、死缓减为有期徒刑的刑期计算	(185)
第六节	罚金	(186)
第 52 条	罚金数额的确定	(186)
第 53 条	罚金执行	(187)
第七节	剥夺政治权利	(195)
第 54 条	剥夺政治权利的内容	(195)
第 55 条	剥夺政治权利的期限	(196)
第 56 条	剥夺政治权利的适用对象	(197)
第 57 条	剥夺政治权利终身及变更	(199)
第 58 条	剥夺政治权利的刑期、处遇	(199)
第八节	没收财产	(200)
第 59 条	没收财产的范围及限制	(200)

第 60 条 没收财产与正当债务的冲突	(201)
第四章 刑罚的具体运用	(203)
第一节 量刑	(203)
第 61 条 量刑原则	(203)
第 62 条 从重、从轻情节的适用	(216)
第 63 条 修正案(八)第 5 条 减轻情节的适用	(217)
第 64 条 追缴、退赔、返还和没收	(220)
第二节 累犯	(225)
第 65 条 修正案(八)第 6 条 一般累犯	(225)
第 66 条 修正案(八)第 7 条 危害国家安全累犯	(229)
第三节 自首和立功	(230)
第 67 条 修正案(八)第 8 条 自首	(230)
第 68 条 修正案(八)第 9 条 立功	(257)
第四节 数罪并罚	(272)
第 69 条 修正案(八)第 10 条 数罪并罚的原则	(272)
第 70 条 发现漏罪的并罚原则	(280)
第 71 条 发现新罪的并罚原则	(281)
第五节 缓刑	(282)
第 72 条 修正案(八)第 11 条 缓刑及其适用条件	(282)
第 73 条 缓刑考验期	(296)
第 74 条 修正案(八)第 12 条 缓刑的限制条件	(298)
第 75 条 缓刑考验期内应遵守的规范	(298)
第 76 条 修正案(八)第 13 条 考察机关和缓刑的法律后果	(300)
第 77 条 修正案(八)第 14 条 缓刑的撤销	(301)
第六节 减刑	(302)
第 78 条 修正案(八)第 15 条 减刑的适用条件	(302)

第 79 条	减刑的程序	(310)
第 80 条	无期徒刑减刑的刑期计算	(310)
第七节	假释	(310)
第 81 条	修正案（八）第 16 条 假释的适用条件	(310)
第 82 条	假释的程序	(315)
第 83 条	假释的考验期限	(316)
第 84 条	假释的考察	(316)
第 85 条	修正案（八）第 17 条 假释执行机关、执行完毕	(316)
第 86 条	修正案（八）第 18 条 假释的撤销	(317)
第八节	时效	(319)
第 87 条	追诉时效期限	(319)
第 88 条	追诉时效终止	(320)
第 89 条	追诉时效的起算、中断	(322)
第五章	其他规定	(327)
第 90 条	民族自治地方的变通、补充规定	(327)
第 91 条	公共财产	(327)
第 92 条	私人财产	(329)
第 93 条	国家工作人员	(330)
第 94 条	司法工作人员	(343)
第 95 条	重伤	(345)
第 96 条	违反国家规定	(375)
第 97 条	首要分子	(375)
第 98 条	告诉才处理	(375)
第 99 条	以上、以下、以内概念的理解	(375)
第 100 条	修正案（八）第 19 条 前科报告制度	(376)
第 101 条	本法总则的效力	(376)

第二编 分 则

第一章 危害国家安全罪 (377)

第 102 条 背叛国家罪 (377)

第 103 条 第 1 款 分裂国家罪
第 2 款 煽动分裂国家罪 (377)

第 104 条 武装叛乱、暴乱罪 (380)

第 105 条 第 1 款 颠覆国家政权罪
第 2 款 煽动颠覆国家政权罪 (380)

第 106 条 危害国家犯罪的从重情节 (383)

第 107 条 资助危害国家安全犯罪活动罪 (383)

第 108 条 投敌叛变罪 (384)

第 109 条 叛逃罪 (385)

第 110 条 间谍罪 (386)

第 111 条 为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报罪 ... (387)

第 112 条 资敌罪 (390)

第 113 条 危害国家安全的死刑、财产刑 (390)

第二章 危害公共安全罪 (392)

第 114 条 修正案（三）第 1 条 放火罪 决水罪 爆炸罪 以危
险方法危害公共安全罪 投放危险物质罪 (392)

第 115 条 第 2 款 修正案（三）第 2 条 失火罪 过失爆炸罪 过
失投放危险物质罪 过失以危险方法危害公共安全罪 过
失投放危险物质罪 (395)

第 116 条 破坏交通工具罪 (403)

第 117 条 破坏交通设施罪 (404)

第 118 条 破坏电力设备罪 破坏易燃易爆设备罪 (405)

第 119 条 第 1 款 破坏交通工具罪 破坏交通设施罪 破坏电力设
备罪 破坏易燃易爆设备罪
第 2 款 过失损坏交通工具罪 过失损坏交通设施罪 过
失损坏电力设备罪 过失损坏易燃易爆设备罪 (408)

第 120 条	组织、领导、参加恐怖组织罪	(410)
第 120 条之一	修正案（三）第 4 条 资助恐怖活动罪	(412)
第 121 条	劫持航空器罪	(414)
第 122 条	劫持船只、汽车罪	(414)
第 123 条	暴力危及飞行安全罪	(414)
第 124 条	第 1 款 破坏广播电视设施、公用电信设施罪 第 2 款 过失损坏广播电视设施、公用电信设施罪	(414)
第 125 条	修正案（三）第 5 条 非法制造、买卖、运输、邮寄、 储存枪支、弹药、爆炸物罪 非法制造、买卖、运输、 储存危险物质罪	(418)
第 126 条	违规制造、销售枪支罪	(427)
第 127 条	第 1、2 款 盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物 修正案（三）第 6 条第 1、2 款 盗窃、抢夺枪支、弹 药、爆炸物、危险物质罪	(429)
第 128 条	第 1 款 非法持有、私藏枪支、弹药罪 第 2、3 款 非法出租、出借枪支罪	(430)
第 129 条	丢失枪支不报罪	(434)
第 130 条	非法携带枪支、弹药、管制刀具、危险物品危及公共安 全罪	(434)
第 131 条	重大飞行事故罪	(437)
第 132 条	铁路运营安全事故罪	(437)
第 133 条	交通肇事罪	(437)
第 133 条之一	修正案（八）第 22 条 危险驾驶罪	(453)
第 134 条	修正案（六）第 1 条第 2 款 重大责任事故罪 强令违章 冒险作业罪	(465)
第 135 条	重大劳动安全事故罪	(473)
第 135 条之一	修正案（六）第 3 条 大型群众性活动重大安全事故罪	(475)
第 136 条	危险物品肇事罪	(476)
第 137 条	工程重大安全事故罪	(478)
第 138 条	教育设施重大安全事故罪	(479)
第 139 条	消防责任事故罪	(479)
第 139 条之一	修正案（六）第 4 条 不报、谎报安全事故罪	(481)

第三章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(484)
第一节 生产、销售伪劣商品罪	(484)
第140条 生产、销售伪劣产品罪	(484)
第141条 生产、销售假药罪	(497)
第142条 生产、销售劣药罪	(501)
第143条 修正案(八)第24条 生产、销售不符合安全标准的食品罪	(503)
第144条 生产、销售有毒、有害食品罪	(505)
第145条 生产、销售不符合标准的医用器材罪	(512)
第146条 生产、销售不符合安全标准的产品罪	(515)
第147条 生产、销售伪劣农药、兽药、化肥、种子罪	(516)
第148条 生产、销售不符合卫生标准的化妆品罪	(518)
第149条 生产、销售伪劣商品罪的法条竞合	(520)
第150条 单位犯本节之罪的处罚	(520)
第二节 走私罪	(521)
第151条 第1款 走私武器、弹药罪 走私核材料罪 走私假币罪 第2款 走私文物罪 走私贵重金属罪 走私珍贵动物、 珍贵动物制品罪 修正案(七)第1条 走私国家禁止进出口的货物、物 品罪	(521)
第152条 修正案(四)第2条 走私淫秽物品罪 走私废物罪	(553)
第153条 走私普通货物、物品罪	(558)
第154条 走私普通货物、物品罪	(569)
第155条 准走私犯罪	(574)
第156条 以走私罪的共犯论处的行为	(579)
第157条 走私犯罪的从重处罚、数罪并罚	(581)

中 册

第二编 分 则

第三章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(583)
第三节 妨害对公司、企业的管理秩序罪	(583)
第158条 虚报注册资本罪	(583)
第159条 虚假出资、抽逃出资罪	(586)
第160条 欺诈发行股票、债券罪	(587)
第161条 修正案(六)第5条 违规披露、不披露重要信息罪	(588)
第162条 妨害清算罪	(590)
第162条之一 修正案第1条 隐匿、故意销毁会计凭证、会计账簿、财务会计报告罪	(591)
第162条之二 修正案(六)第6条 虚假破产罪	(593)
第163条 修正案(六)第7条 非国家工作人员受贿罪	(594)
第164条 修正案(六)第8条 对非国家工作人员行贿罪 修正案(八)第29条第2款 对外国公职人员、国际公共组织官员行贿罪	(599)
第165条 非法经营同类营业罪	(602)
第166条 为亲友非法牟利罪	(603)
第167条 签订、履行合同失职被骗罪	(605)
第168条 修正案第2条 国有公司、企业、事业单位人员失职罪 国有公司、企业、事业单位人员滥用职权罪	(607)
第169条 徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪	(611)
第169条之一 修正案(六)第9条 背信损害上市公司利益罪	(614)
第四节 破坏金融管理秩序罪	(616)
第170条 伪造货币罪	(616)
第171条 第1款 出售、购买、运输假币罪 第2款 金融工作人员购买假币、以假币换取货币罪	(619)
第172条 持有、使用假币罪	(624)

第 173 条	变造货币罪	(626)
第 174 条	第 1 款 擅自设立金融机构罪	
	第 2 款 伪造、变造、转让金融机构经营许可证罪	
	修正案第 3 条 伪造、变造、转让金融机构经营许可证、批准文件罪	(627)
第 175 条	高利转贷罪	(629)
第 175 条之一	修正案(六)第 10 条 骗取贷款、票据承兑、金融票证罪	(630)
第 176 条	非法吸收公众存款罪	(631)
第 177 条	伪造、变造金融票证罪	(637)
第 177 条之一	修正案(五)第 1 条第 1 款 妨害信用卡管理罪	
	修正案(五)第 1 条第 2 款 窃取、收买、非法提供信用卡信息罪	(640)
第 178 条	第 1 款 伪造、变造国家有价证券罪	
	第 2 款 伪造、变造股票、公司、企业债券罪	(643)
第 179 条	擅自发行股票、公司、企业债券罪	(644)
第 180 条	第 4 款 内幕交易、泄露内幕信息罪	
	修正案(七)第 2 条第 2 款 利用未公开信息交易罪	(646)
第 181 条	第 1 款 编造并传播证券交易虚假信息罪	
	第 2 款 诱骗投资者买卖证券罪	
	修正案第 5 条第 1 款 编造并传播证券、期货交易虚假信息罪	
	修正案第 5 条第 2 款 诱骗投资者买卖证券、期货合约罪	(653)
第 182 条	修正案(六)第 11 条 操纵证券、期货市场罪	(655)
第 183 条	职务侵占罪 贪污罪	(659)
第 184 条	非国家工作人员受贿罪 受贿罪	(660)
第 185 条	挪用资金罪 挪用公款罪	(661)
第 185 条之一	修正案(六)第 12 条第 1 款 背信运用受托财产罪、违法运用资金罪	(663)
第 186 条	修正案(六)第 13 条 违法发放贷款罪	(664)
第 187 条	修正案(六)第 14 条 吸收客户资金不入账罪	(667)
第 188 条	修正案(六)第 15 条 违规出具金融票证罪	(668)