

中国法学会刑法学研究会
Criminal Law Research Association of China Law Society

中国刑法学年会文集

Series of 2004 Annual Conference of China Criminal Law

(2004年度)

第二卷：实务问题研究(上册)

Volume II: Studies of Practical Problems (Top Volume)

学术顾问	高铭暄	马克昌
主 编	陈兴良	胡云腾



中国人民公安大学出版社

中國社會科學院法学研究所
INSTITUTE OF LAW, CHINESE ACADEMY OF SOCIAL SCIENCES

中國法學學會文集

CHINESE LAW SOCIETY JOURNAL/CONFERENCE OF CHINESE LAW SOCIETY

(2004-2005)

第二卷：刑民問題研究(上輯)

CRIMINAL PROBLEMS OF CIVILIAN PROBLEMS RESEARCH

主編
王 康

副主編
張明楷

執行編
張明楷



中國法學學會法律學術叢刊

中国刑法学年会文集

(2004 年度)

Series of 2004 Annual Conference
of China Criminal Law

第二卷：实务问题研究（上册）

Volume II : Studies of Practical Problems
(Top Volume)

学术顾问 高铭暄 马克昌
主 编 陈兴良 胡云腾
副主编 梁根林

中国人民公安大学出版社
· 北 京 ·

图书在版编目 (C I P) 数据

中国刑法学年会文集. 第2卷: 2004 年度/陈兴良,
胡云腾主编. —北京: 中国人民公安大学出版社,
2004. 9

ISBN 7 - 81087 - 854 - 9

I. 中... II. ①陈... ②胡... III. 刑法 - 法的理论
- 中国 - 学术会议 - 文集 IV. D924. 01 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 084652 号

中国刑法学年会文集 (2004 年度)

**Series of 2004 Annual Conference
of China Criminal Law**

第二卷: 实务问题研究 (上册)

**Volume II : Studies of Practical Problems
(Top Volume)**

主编 陈兴良 胡云腾

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省抚宁县印刷厂

版 次: 2004 年 9 月第 1 版

印 次: 2004 年 9 月第 1 次

印 张: 76. 25

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 1410 千字

ISBN 7 - 81087 - 854 - 9/D · 642

定 价: 140. 00 元 (上、下册)

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 翻印必究

E-mail: cpep@public. bta. net. cn

www. jgclub. com. cn

中国刑法学年会文集 (2004 年度)

编辑委员会

学术顾问 高铭暄 马克昌
编委会主任 赵秉志
编委会副主任 陈兴良 胡云腾

编委 (按音序排列)

鲍遂猷	陈明华	陈兴良	陈忠林	顾肖荣
胡云腾	黄林异	姜 伟	朗 胜	李文燕
李希慧	刘明祥	刘守芬	刘宪权	卢建平
齐文远	阮吉林	吴振兴	张 军	张明楷
赵秉志	周振想			

编辑部主任 梁根林
编辑部成员 付立庆 吉莉娅

编写说明

中国法学会刑法学研究会2004年年会于2004年9月9日至11日在北京召开。在刑法学年会结束后,与会代表还将参加于9月12日在北京举行的国际刑法学协会第17届大会。因此,本届年会是中国法学会刑法学研究会成立20年来最为隆重的年会之一。

为使刑法学年会与国际刑法学协会第17届大会相衔接,经刑法学研究会常务理事会研究并报中国法学会批准,今年年会的理论议题是死刑制度的改革与完善。死刑是当前社会关注的一个问题,如何限制死刑并逐步为将来废除死刑创造条件,首先需要从法理上加以研究。今年刑法学年会将死刑制度的改革与完善作为理论议题,表明我国刑法学界对于死刑问题的关注。从文集关于死刑的论文来看,从各个不同的角度对死刑制度作了探讨,包括死刑复核权收归最高人民法院行使等问题,都发表了各种独到见解,可以说是我国在死刑问题上取得的前沿性研究成果。今年年会的实践议题,主要考虑与国际刑法学协会第17届大会接轨,确定为以下五个方面:一是腐败犯罪;二是侵犯知识产权犯罪;三是网络犯罪;四是未成年人犯罪;五是贩卖妇女儿童犯罪。在这些议题中,都涉及国际刑法方面的内容,包括国际社会未成年人犯罪惩治与防范研究、国际反腐败犯罪、国际反贩卖妇女儿童犯罪、国际反网络犯罪等。这些议题,有些是传统题目,以往我国刑法学界已经有过较为深入的研究;有些则是新问题,如网络犯罪,需要进行具有前瞻性的探讨。从文集关于刑法实务问题的论文来看,大多都能结合司法实践对各自的议题进行颇有深度和新意的理论分析,反映了我国刑法学界在这些领域的最新学术研究成果。

本次刑法学年会原定于2004年6月30日截稿,后因故推迟至

7月10日最终截稿。由于收到论文过多，尽管经过我们的多方努力，使得今年年会论文能够以两卷四本的规模面世，但仍然无法保证所有提交的论文悉数收编。因此，在编辑过程中，除本会理事论文外，对其他作者提交的论文只能忍痛割爱，择优选用。选用的论文原则上按照一人一篇的原则。在这里，我们衷心感谢未能收入本文集的论文作者对于年会的热心关注和真诚支持。正是这些并未入选的作者队伍的存在，昭示着我国刑事法学研究的繁荣景象。

按照本届年会议题的安排，2004年度的论文集共分为两卷：第一卷为《死刑问题研究》；第二卷为《实务问题研究》。由于篇幅的原因，每卷分为上、下两册。如此规模的年会文集，是以往所未见的。本次年会论文集是在中国法学会刑法学研究会的指导下，由本会副会长、北京大学法学院教授陈兴良，本会副会长、最高人民法院研究室副主任胡云腾，本会副秘书长、北京大学法学院副教授梁根林具体负责编辑的，参与编辑的有北京大学法学院博士研究生付立庆、硕士研究生吉莉娅等人，方鹏、雷丽清、吕亚萍承担了英文翻译工作。

最后，我们还要感谢中国人民公安大学出版社对中国法学会刑法学研究会一如既往的大力支持，使本文集得以及时地、高质量地面世。对于出版社领导和编辑的辛勤劳动，谨表崇高的敬意。

中国法学会刑法学研究会
2004年7月10日于北京

目 录

上 册

(一)

贿赂犯罪的立法规制：接轨与完善	卢建平 张旭辉	(1)
我国刑事反腐机制检讨		
——以犯罪主体问题为中心	刘远 曹希国	(12)
腐败犯罪主体立法论		
——以公务为切入点	张冬霞	(19)
国企改制中腐败犯罪的刑事治理对策	孙丽	(27)
受贿罪犯罪构成之相关问题解析		
——兼论受贿罪立法	彭华	(37)
受贿案件违法性阻却事由的类型及界限		
.....	李晓庆 逢锦温	(49)
对受贿罪若干问题的反思与重构	方明	(58)
“家庭型”共同受贿犯罪类型化分析	魏昌东	(68)
行贿罪若干问题新界说	熊永明 胡祥福	(78)
介绍贿赂罪立法之探讨		
——共同犯罪理论视角的解读	韩建祥	(85)
介绍贿赂罪问题研究	王文华	(92)
贿赂行为的特殊表现形式	李卫红 庄乾龙	(106)
挪用公款罪客观要件设定的瑕疵与改进	田肇树	(122)
“挪用公款归个人使用”解析	王志远	(127)

网络挪用公款犯罪的特点、成因及其立法完善	孟庆华	(138)
巨额财产来源不明罪若干问题研究	莫开勤 鲁利敏	(147)
关于完善巨额财产来源不明罪立法的研讨	刘德法 韩瑞丽	(154)
私分国有资产罪犯罪对象认定中的几个问题	张青 杨武力 毕奎明	(163)
私分国有资产罪若干问题探析	曾艳	(170)
试论“有权者犯罪”	刘凤科	(181)
惩治权力寻租在经济学语境下的思考	肖怡 梁剑	(193)
腐败的危害及遏制对策	秦在东 李凯	(207)
腐败犯罪研究 ——关于腐败犯罪及其制约机制的理论和实践探讨	马天山	(213)
对腐败犯罪的司法把握	王卫 张建	(232)
国有企业改制中职务犯罪的认定与处理	周其华	(240)
论对国有企业的刑事司法认定	傅强 张国斌	(244)
挪用公款罪司法实务若干问题的探析	单长宗	(250)
试论挪用公款罪的司法认定	王明 朱平	(261)
职务犯罪中的共犯定性问题研究	杜国强	(270)
全球化背景下中国反腐败斗争 ——挑战及其应对	冯卫国	(279)
我国贿赂犯罪的立法完善 ——以有关国际公约为视角的思考	陈明华 王格	(288)
《联合国反腐败公约》应是中国反腐败斗争的锐利武器 ...	丁慕英	(297)
国际贿赂犯罪论纲 ——兼论《联合国反腐败公约》与中国贿赂犯罪刑法规范	华伟	(301)
论《联合国反腐败公约》对我国反腐败犯罪立法的借鉴作用		

.....	吴 声	(310)
《联合国反腐败公约》与国内刑事立法的衔接 ...	刘效柳 刘为波	(324)
《联合国反腐败公约》与我国洗钱罪的构成	罗 欣	(336)
论《联合国反腐败公约》与我国腐败犯罪的惩治和预防		
.....	刘华 崔少梅	(344)
国际社会反腐败的基本共识及其对中国的借鉴意义		
.....	魏东 唐丹	(357)
论当前国际反腐败的模式建构与制度设计		
.....	陈正云 李翔 韩晓峰	(372)
《联合国反腐败公约》刑事政策之探析	叶良芳 任啸雷	(386)
贿赂犯罪立法的国际接轨	卢有学	(395)
中外公务受贿罪与商业受贿罪之比较分析	唐稷尧	(405)
我国刑法贿赂犯罪若干问题的完善		
——以《联合国反腐败公约》的要求为标准		
.....	刘流 沈琪	(413)

(二)

我国知识产权犯罪司法解释问题研究	游伟 尚爱国	(421)
销售侵权复制品罪疏议	屈学武	(444)
从TRIPS 协议分析我国著作权的刑法保护问题		
.....	胡祥福 张志勤	(455)
侵犯知识产权犯罪构成与证明论纲	龚培华	(463)

(三)

论网络犯罪的概念	肖 蓓	(471)
我国网络犯罪的刑事立法研究	芦 山	(480)

刍议网络犯罪及其刑法抗制

- 网络技术异化产物的刑法反动 江献军 (487)
- 计算机网络犯罪若干问题探析 谢望原 孙铁成 (494)
- 网络犯罪问题研究 张天虹 李路鹏 (511)
- 论网络无卡方式信用卡诈骗及其刑法规制
- 网络犯罪之立法管见 马长生 王珂 (522)
- 网络越轨行为犯罪化的正当性探讨 刘守芬 叶慧娟 (528)
- 网络犯罪的遏制
- 以《关于网络犯罪的公约》为视角 郭洁 (550)
- 网络犯罪与刑事管辖权 李伟 (558)
- 工具型网络犯罪的类别与司法适用 童德华 齐文远 (567)
- 网络犯罪对传统刑事法理论的挑战及对策 孙春雨 (582)
- 浅析网络犯罪的网络技术依赖性 简春林 (593)
- 论黑客犯罪及其刑事立法对策 王作富 庄劲 (600)
- 计算机诈骗在比较刑法层面之探讨 陈 琴 (616)
- 国际反网络犯罪立法及其对我国的启示
- 以《网络犯罪公约》为中心 杨彩霞 (624)

下 册

(四)

- 关于未成年人犯罪概念的比较与界定 张忠斌 (633)
- 论未成年人犯罪刑事立法的发展与完善 樊凤林 (644)
- 未成年人刑事责任制度立法完善研究 顾肖荣 安文录 (651)
- 我国未成年人犯罪刑事立法若干规定的检讨 林亚刚 (663)

论未成年人犯罪的刑事立法完善	付立忠	(674)
论未成年人犯罪的双向保护原则及其贯彻	赵丙贵 路军	(695)
未成年人负刑事责任的根据和范围研究	安文录 杜文俊	(713)
我国相对刑事责任年龄人应负刑事责任范围立法的检视		
与反思	陈志军	(728)
未成年人犯罪之刑事责任范围检讨	喻贵英	(740)
解读《刑法》第 17 条第 2 款的规定		
——全景扫描未成年人相对负刑事责任的范围		
.....	周振晓	(751)
澳门未成年人刑事责任年龄立法价值导向之评析	赵国强	(767)
对相对无刑事责任年龄人应负刑事责任具体犯罪立法规定		
的分析	王雨田	(775)
论未成年人犯罪前科之消灭		
——一个社会学的视角	廖万里	(783)
我国未成年人犯罪的刑法完善研究	段启俊 蒋爱辉	(791)
未成年人犯罪刑事责任的几个争议问题	邓文莉	(801)
我国未成年人犯罪刑罚制度的完善	刘东根	(809)
未成年人犯罪法律适用问题初探	徐广东 刘革	(818)
我国未成年人犯罪非刑罚处置措施研究	向朝阳 刘秀	(822)
浅析我国未成年人犯罪非刑罚处罚方法	韩俊雯 田宏杰	(832)
对未成年人犯罪适用无期徒刑的思考	彭辅顺	(842)
论犯罪流浪少年的司法保护	李恩慈 席小华	(851)
未成年人刑事案件法律适用若干问题研究	胡云腾 李兵	(859)
论流动人口中的未成年人犯罪		
——来自东莞的调研引发的思考	吴忠强 刘祥和	(870)
青少年健康危害行为影响机制的实证研究	刘良	(878)

福建省 21 世纪初期少年犯罪概况动态及审判对策

.....	刘才光 林常茵	(888)
未成年罪犯量刑情况的实证分析	刘凌梅	(902)
“未成年人前科消灭”的理论与实践探讨	管晓静 张惠芳	(913)
青少年犯罪两极化刑事政策初探	孙国祥	(920)
未成年人犯罪的刑事政策比较分析	张森	(928)
未成年人犯罪刑事政策探究	王强	(935)
增设未成年人犯罪刑罚体系的构想	林辉	(941)
关于对未成年犯增设社区服务刑的构想	董翠薇 孟昭武	(952)
青少年犯罪的社区控制模式探讨	温登平	(959)
未成年犯罪人临时犯罪人格研究	孙昌军 周亮	(974)
教育缺失与未成年人犯罪的关系探析	雷山漫	(984)
青少年犯罪的家庭因素	王政勋 王强	(996)
社会控制理论与青少年犯罪防范：以家庭为视角	陈晓明	(1006)
论网络不良文化与未成年人犯罪	喻晓玲	(1015)
转型社会中未成年人违法犯罪现状的分析与防治对策		
.....	罗开卷 郭振兰	(1024)
在打击与保护之间寻求平衡		
——略论我国未成年人犯罪案件侦查制度之完善	廖明	(1033)
略论对未成年人犯罪刑事审判的证据防伪	杨佩正	(1061)
中外少年刑法制度若干问题比较研究		
.....	姚桂芳 张丽平 牛忠志	(1067)

(五)

拐卖妇女、儿童犯罪的刑事政策分析	贾学胜	(1082)
论拐卖人口犯罪的刑法完善	刘宪权	(1090)

对拐卖妇女、儿童犯罪的立法评析	张新玲	(1100)
贩卖人口犯罪的立法探讨	景年红	(1110)
拐卖妇女、儿童罪构成要件简论	李立众	(1118)
关于贩卖妇女、儿童犯罪的司法问题	马长生 刘润发	(1126)
收买被拐卖的妇女、儿童罪的罪数问题研究	胡东飞	(1139)
拐卖妇女、儿童罪关联职务犯罪认定中的几个问题	李延军	(1144)
拐卖妇女、儿童罪主体问题探究	王瑞祥	(1151)
拐卖妇女、儿童罪既遂与未遂的认定问题	胡云腾 刘科	(1156)

Index

Top Volume

Part I

- The Legislative Regulatory Framework of Bribery Crime: Link and
Improvement Author: *Jianping Lu & Xuhui Zhang* (1)
- Examining the Mechanism of China's Criminal Opposing Corruption
——A Center of Criminal Subject
..... Author: *Yuan Liu & Xiguo Cao* (12)
- The Legislative Theory on the Subject of Corruption Crime
——The Entry for Public Affairs Author: *Dongxia Zhang* (19)
- The Criminal Controlling Countermeasure to the Corruption Crime in
the Reform of State Enterprises Author : *Li Sun* (27)
- Analyzing the Relevant Problems in the Criminal Constitution of
Acceptance of Bribes
——Concurrently Discussing the Legislation of Acceptance of Bribes
..... Author: *Hua Peng* (37)
- The Type and Limits of the Ground for Elimination of Illegal Acts
in the Cases of Acceptance of Bribes
..... Author: *Xiaoqing Li & Jinwen Pang* (49)
- Introspecting and Reestablishing Several Problems of Acceptance of
Bribes Author: *Ming Fang* (58)
- Analyzing “the Type of Family” Joint Acceptance of Bribes

..... Author: <i>Changdong Wei</i>	(68)
The New Statement of Several Problems in the Committing of Bribes	
..... Author: <i>Yongming Xiong, Xiangfu Hu</i>	(78)
Probing into the Legislation of the Crime of Introducing a Bribe	
——The Interpretation from the Visual Angle of the Theory of Joint Offense	Author: <i>Jianxiang Han</i> (85)
The Study of Problems in the Crime of Introducing a Bribe	
..... Author: <i>Wenhua Wang</i>	(92)
The Special Manifestation of Bribe Acts	
..... Author: <i>Weihong Li & Qianlong Zhuang</i>	(106)
The Flaw and Improvement in the Set Objective Condition of the Crime of Misappropriating Public Funds	Author: <i>Zhaoshu Tian</i> (122)
The Analysis of “Misappropriating Public Funds to Use for Personal”	Author: <i>Zhiyuan Wang</i> (127)
The Characteristic, Contributing Factors and Legislative Improvement of the Crime of Misappropriating Public Funds by the Way of Network	Author: <i>Qinghua Meng</i> (138)
The Study of Several Problems in the Crime of Holding a Huge Amount of Property with Unidentified Sources	Author: <i>Kaiqin Mo & Limin Lu</i> (147)
The Study of the Legislation on the Crime of Holding a Huge Amount of Property with Unidentified Sources	Author: <i>Defa Liu & Ruili Han</i> (154)
Several Problems in the Object of Crime of the Crime of Unauthorized Partition of State Property	Author: <i>Qing Zhang, Wuli Yang & Kuiming Bi</i> (163)

Inquiring into Several Problems of the Crime of Unauthorized Partition of State Property	Author: <i>Yan Zeng</i>	(170)
Discussing the Crime of Authoritative Persons	Author: <i>Fengke Liu</i>	(181)
Reflecting on Suppressing the Rent Seeking by Power in the Context of Economics	Author: <i>Yi Xiao & Jian Liang</i>	(193)
The Harm of Corruption and Containment Countermeasure	Author: <i>Zaidong Qin & Kai Li</i>	(207)
The Study of the Crime of Corruption Crime ——Inquiring into Theory and Practice on Corruption Crime and the Restricted Mechanism to It	Author: <i>Tianshan Ma</i>	(213)
The Judicial Grasp to the Crime of Corruption	Author: <i>Wei Wang & Jian Zhang</i>	(232)
Identifying and Settling Career Criminals in the Reform of State Enterprises	Author: <i>Qihua Zhou</i>	(240)
Discussing on the Criminal Judicial Identification of State Enterprises	Author: <i>Qiang Fu & Guobin Zhang</i>	(244)
Probing into Several Problems of Misappropriating Public Funds in the Judicial Practice	Author: <i>Changzong Shan</i>	(250)
Probing into the Judicial Identification of the Crime of Misappropriating Public Funds	Author: <i>Ming Wang & Ping Zhu</i>	(261)
The Study of the Nature Problem of Joint Offense in the Career Criminals	Author: <i>Guoqiang Du</i>	(270)
China's Opposing Corruption in the Global Background ——Challenge and Counter	Author: <i>Weiguo Feng</i>	(279)
The Legislative Improvement of China's Bribery Crime		