

SHIYONG XING FA SHIYI

实用刑法释疑

王绳祖

阎兴振

刘建国

编著

中國檢察出版社

实用刑法释疑

王绳祖

闫兴振 编著

刘建国

中国检察出版社

实用刑法释疑

王绳祖等编著

*

中国检察出版社出版发行

新华书店经销

兵器工业出版社印刷厂印刷

787×1092毫米 32开 13印张 280千字

1991年5月第1版 1991年5月第1次印刷

印数1—10,000册

*

ISBN 7-80086-035-3 / D · 036

定价 5.90 元

6-21/06

序

河南省检察院部分同志编写的《实用刑法释疑》一书出版之前，出版者请我为之作序。未及细看，我只翻阅了一下书的大致内容，但印象较深，谈点看法。

从书的编写体例看，实用性较为突出，作者是费了一番苦心的。本书既非单纯的理论阐述，也不只是一般性的案例分析。书中对每一种罪的阐述之前，较详细地摘录了有关本罪的法律规定、司法解释，这对于准确地认定犯罪行为的性质、正确地适用刑罚，提供了较为全面的法律政策依据。看得出，该书在对犯罪的阐述分析中，博采了刑法学界研究的各家之长，对各罪的基本特征、罪与非罪、此罪与彼罪的界限等，进行了理论的阐述。最具有鲜明的实践性特点是，对各罪的阐述之后，选编了反映各罪不同侧面的疑难案例进行分析，便于读者更加形象地理解法律条文和掌握刑法理论知识，起到举一反三的作用，对刑法研究和法律教学，特别是对司法实践，有很高的参考价值。

本书的作者是战斗在办案第一线的检察官，他们大都有比较丰富的司法实践经验，这本书就是他们在司法实践中探索的结果和经验的积累。这是本书具有较强实用价值的基础。

正确的理论是经过实践总结出来的。马克思主义认识论

规则是“实践——认识——再实践——再认识”循环往复。在我国十七万检察人员中，蕴涵着丰富而宝贵的实践经验，需要加以总结、整理、提炼、升华，使之上升为理论，反过来指导实践。本书作者的身体力行，确实令人欣慰。在祝贺本书出版之即，我还希望广大检察人员在本职工作中勇于实践、积极探索，不断总结经验。我相信，今后一定会有更多更好的著述出现。

程卿

一九九〇年二月一日

说 明

为了适应新形势下政法工作的需要，便于在政法部门工作的同志较为快捷地学习、掌握刑事法学理论知识，提高全面分析案件和正确处理案件的能力，我们以办案的实用性为立足点，编写了这本《实用刑法释疑》。

此书共编入 49 种常发犯罪，涉及 99 个案例。它是在认真学习、深入研究、广泛地比较和借鉴当前我国刑法学界诸多知名专家、学者的各种论述，以司法实践中遇到的问题作基础上，本着理论联系实际的原则写成的。因此，本书有较强的针对性和实用性。在体例编排上，我们既注意了科学性，又有自身的明显特色。它不仅适合从事政法工作的同志使用，而且也是广大法律爱好者学习、掌握法律知识的好材料，仅就所选反映新形势下犯罪形态变化特点和执法上难点的案例而言，也是刑法科研和法律教学可资借鉴的宝贵资料。但毕竟由于我们水平有限，缺点和错误在所难免，望同志们对之多提宝贵意见。

作 者

目 录

一、间谍罪、特务罪	(1)
一、反革命罪概述	(1)
二、有关间谍罪和特务罪的法律政策规定	(3)
三、怎样认定间谍、特务罪	(5)
四、疑案分析	(9)
1、投寄反革命挂钩信，索要枪支电台， 应怎样论处？	(9)
2、投敌叛变后从事特务活动，应怎样处 理？	(11)
二、组织、利用封建迷信、会道门进行反革命 活动罪	(14)
一、有关组织、利用封建迷信、会道门进行 反革命活动罪的法律政策规定	(13)
二、怎样认定组织、利用封建迷信、会道门 进行反革命活动罪	(14)
三、疑案分析	(17)
1、是神汉、巫婆利用封建迷信造谣诈骗罪，还是 组织、利用会道门进行反革命活动罪？	(17)
2、利用封建迷信发展反动组织，进行 反革命煽动，应定何罪？	(20)
三、反革命宣传煽动罪	(22)

一、有关反革命宣传煽动罪的法律政策规定	(22)
二、怎样认定反革命宣传煽动罪	(23)
三、疑案分析	(26)
1、多次组织聚会等活动进行反革命宣传 煽动，应怎样处理？	(26)
2、是反革命宣传煽动罪，还是严重的政 治错误？	(28)
四、放火罪、失火罪	(30)
一、有关放火罪和失火罪的法律政策规定	(30)
二、怎样认定放火罪和失火罪	(31)
三、疑案分析	(34)
1、放火烧独门独户，应怎样定性？	(34)
2、为诬陷他人而放火烧毁自己的房屋， 应定放火罪	(36)
3、为救火而导致大火蔓延，应否负刑事 责任？	(38)
五、爆炸罪	(42)
一、有关爆炸罪的法律政策规定	(42)
二、怎样认定爆炸罪	(43)
三、疑案分析	(45)
1、劝架人引起手榴弹爆炸，应怎样处理？	(45)
2、对樊××的行为应怎样定性？	(47)
3、是过失爆炸罪，还是故意爆炸罪？	(50)
六、投毒罪	(52)
一、有关投毒罪的法律政策规定	(52)
二、怎样认定投毒罪	(53)

三、疑案分析	(54)
1、是故意杀人罪，还是投毒罪？	(54)
2、为防盗而往苹果上施药，应定投毒罪	(56)
七、以其他危险方法危害公共安全罪	(59)
一、有关法律政策规定	(59)
二、怎样认定以其他危险方法危害公共安全罪	(60)
三、疑案分析	(62)
1、偷走街道上的阴井盖致人死亡，应定何罪？	(62)
2、私设电网致人死亡，应怎样定性？	(64)
3、高速行驶，连撞行人，应怎样定性？	(65)
八、破坏交通工具罪	(69)
一、有关破坏交通工具罪的法律政策规定	(69)
二、怎样认定破坏交通工具罪	(69)
三、疑案分析	(72)
1、是过失毁坏交通工具罪，还是(故意)破坏交通工具罪？	(72)
2、故意破坏三轮摩托车刹车装置，应怎样处理？	(73)
九、破坏交通设备罪	(75)
一、有关破坏交通设备罪的法律政策规定	(75)
二、怎样认定破坏交通设备罪	(75)
三、疑案分析	(77)
在公路上设障，应定破坏交通设备罪	(77)
十、破坏动力设备罪	(79)

一、有关破坏动力设备罪的法律政策规定	(79)
二、怎样认定破坏动力设备罪	(80)
• 三、疑案分析	(82)
1、盗窃因故停电的线路上的电线应定何罪?	(82)
2、盗锯尚未通电的线路上的线杆, 应怎 样定性?	(84)
十一、非法制造、买卖、运输、盗窃、抢夺枪支、 弹药、爆炸物罪	(86)
一、有关非法制造、买卖、运输、盗窃、抢夺枪 支、弹药、爆炸物罪的法律政策规定	(86)
二、怎样认定非法制造、买卖、运输或者 盗窃、抢夺枪支、弹药爆炸物罪	(88)
三、疑案分析	(94)
1、是私藏枪支弹药罪, 还是盗窃枪支弹 药罪?	(94)
2、华某的行为应如何定罪?	(96)
十二、交通肇事罪	(97)
一、有关交通肇事罪的法律政策规定	(97)
二、怎样认定交通肇事罪	(99)
三、疑案分析	(102)
是过失毁坏交通设备罪, 还是交通肇 事罪?	(102)
十三、投机倒把罪	(104)
一、有关投机倒把罪的法律政策规定	(104)
二、怎样认定投机倒把罪	(109)
三、疑案分析	(112)

1、是贪污罪、诈骗罪，还是投机倒把罪？	(112)
2、是走私罪，还是投机倒把罪？	(114)
十四、破坏集体生产罪	(115)
一、有关破坏集体生产罪的法律政策规定	(115)
二、怎样认定破坏集体生产罪	(116)
三、疑案分析	(119)
1、为赖掉欠款，毒死耕牛，如何定性？	(119)
2、纠集数人捣毁果园，应怎样定罪？	(121)
十五、杀人罪	(122)
一、有关杀人罪的法律政策规定	(122)
二、怎样认定杀人罪	(124)
三、疑案分析	(129)
1、是正当防卫、故意伤害，还是故意杀人？	(129)
2、受肇事司机指使将伤者弃于坟地是否构成犯罪？	(132)
3、两巴掌打死人，应如何定罪？	(134)
4、伐树砸死人，应如何定性？	(136)
5、以诅咒过的香灰杀人，是否构成犯罪？	(138)
十六、伤害罪	(140)
一、有关伤害罪的法律政策规定	(140)
二、怎样认定伤害罪	(144)
三、疑案分析	(148)
1、用斧子连砍他人头部，构成故意杀人罪，还是故意伤害罪？	(148)
2、精神病人被冻死，加害人构成何罪？	(151)

3、戴假面具吓人，引起精神伤害后果， 应怎样定性？	(154)
4、与人斗殴，致死第三人，应如何定性？	(156)
十七、强奸妇女罪、奸淫幼女罪	(159)
一、有关强奸妇女罪、奸淫幼女罪的法律 政策规定	(159)
二、怎样认定强奸妇女罪、奸淫幼女罪	(165)
三、疑案分析	(172)
1、乘“情妇”熟睡之机入室实施奸淫， 是否构成犯罪？	(172)
2、奸淫主动提出性要求的妇女，是否构成 犯罪？	(174)
3、威逼他人之妻以肉体“还债”应否定 强奸？	(177)
4、先轮奸后通奸，应怎样处理？	(179)
5、赵某奸淫继母，能否定强奸罪？	(182)
6、胁迫他人奸淫自己的幼妹应怎样定性？	(184)
7、宁××与谎报年龄的幼女发生关系， 应当怎样定性？	(187)
8、放任他人奸淫自己的亲生幼女，是否 构成犯罪？	(189)
9、高××与幼女同居不应以犯罪论处	(191)
十八、拐卖人口罪	(194)
一、有关拐卖人口罪的法律政策规定	(194)
二、怎样认定拐卖人口罪	(198)
三、疑案分析	(202)

1、人贩子征得被卖者同意，是否构成拐卖人口罪？	(202)
2、将拐骗的儿童先收养后贩卖，应怎样定性？	(204)
3、对陆××的行为应如何定性？	(206)
4、抢劫儿童以图出卖，应定拐卖人口罪	(208)
5、将他人低价买进高价卖出，应怎样处理？	(210)
十九、非法拘禁罪	(212)
一、有关非法拘禁罪的法律政策规定	(212)
二、怎样认定非法拘禁罪	(212)
三、疑案分析	(214)
1、是暴力干涉婚姻自由罪，还是非法拘禁罪？	(214)
2、是刑讯逼供罪，还是非法拘禁罪？	(216)
二十、非法侵入住宅罪	(217)
一、有关非法侵入住宅罪的法律政策规定	(217)
二、怎样认定非法侵入住宅罪	(218)
三、疑案分析	(220)
聚众在他人房内建坟烧香构成何罪？	(220)
二十一、侮辱罪	(222)
一、有关侮辱罪的法律政策规定	(222)
二、怎样认定侮辱罪	(223)
三、疑案分析	(225)
为搜表而当众撕开妇女衣服，应怎样定性？	(225)

二十二、诽谤罪	(227)
一、有关诽谤罪的法律政策规定	(227)
二、怎样认定诽谤罪	(228)
三、疑案分析	(230)
只说一句话，能否构成诽谤罪？	(230)
二十三、报复陷害罪	(231)
一、有关报复陷害罪的法律政策规定	(231)
二、怎样认定报复陷害罪	(232)
三、疑案分析	(234)
对肖××的报复行为应怎样处理？	(234)
二十四、抢劫罪	(236)
一、有关抢劫罪的法律政策规定	(236)
二、怎样认定抢劫罪	(237)
三、疑案分析	(246)
1、非法索要债款，应如何定性？	(246)
2、是故意伤害罪，还是抢劫罪？	(248)
3、陷害他人，强索财物，构成什么罪？	(250)
4、是抢夺罪，还是抢劫罪？	(251)
5、先敲诈，后抢劫，应如何定罪？	(254)
二十五、盗窃罪	(256)
一、有关盗窃罪的法律政策规定	(256)
二、怎样认定盗窃罪	(263)
三、疑案分析	(269)
1、盗窃亲属财物，是否构成犯罪？	(269)
2、是盗窃既遂、盗窃未遂，还是不构成犯 罪？	(271)

3、盗窃支票，骗取现金，应如何定罪？	(273)
4、是盗窃罪，诈骗罪，还是破坏交通设备罪？	(274)
二十六、诈骗罪	(276)
一、有关诈骗罪的法律政策规定	(276)
二、怎样认定诈骗罪	(279)
三、疑案分析	(283)
1、是诈骗罪，还是一般违法行为？	(283)
2、冒充交通监理骗取罚款，应定何罪？	(284)
3、为还贷款，砸毁机器，骗取保险金，构成何罪？	(286)
4、是拐卖人口罪，还是诈骗罪？	(288)
二十七、抢夺罪	(289)
一、有关抢夺罪的法律政策规定	(289)
二、怎样认定抢夺罪	(290)
三、疑案分析	(293)
1、乘他人醉酒，拿走其财物，应定何罪？	(293)
2、抢人提包，致人轻伤，如何定性？	(295)
3、先骗后抢，是诈骗罪，还是抢夺罪？	(296)
二十八、敲诈勒索罪	(298)
一、有关敲诈勒索罪的法律政策规定	(298)
二、怎样认定敲诈勒索罪	(299)
三、疑案分析	(302)
1、是敲诈勒索罪，还是一般违法行为？	(302)
2、是诈骗罪，还是敲诈勒索罪？	(304)
3、是招摇撞骗罪，还是敲诈勒索罪？	(305)

4、以抓赌为名，诈取钱财，应定何罪？	(306)
二十九、贪污罪	(308)
一、有关贪污罪的法律政策规定	(308)
二、怎样认定贪污罪	(313)
三、疑案分析	(316)
1、偷换中奖的奖券，如何定性？	(316)
2、内外勾结、盗窃鹅毛，应定何罪？	(318)
三十、故意毁坏公私财物罪	(320)
一、有关故意毁坏公私财物罪的法律政策规定 ...	(320)
二、怎样认定故意毁坏公私财物罪	(321)
三、疑案分析	(324)
1、是破坏交通工具罪，还是故意毁坏公私 财物罪？	(324)
2、是放火罪、故意杀人罪，还是故意毁坏 公私财物罪？	(325)
三十一、流氓罪	(327)
一、有关流氓罪的法律政策规定	(327)
二、怎样认定流氓罪	(335)
三、疑案分析	(339)
1、是故意伤害罪，还是流氓罪？	(339)
2、借闹洞房之机侮辱妇女应定何罪？	(341)
3、吸吮他人生殖器是否构成犯罪？	(342)
4、以冒充民警等方法奸淫妇女多人，应定 何罪？	(344)
5、在关押场所鸡奸他人应以犯罪论处	(347)
三十二、窝藏罪、包庇罪	(348)

一、有关窝藏罪、包庇罪的法律政策规定	(348)
二、怎样认定窝藏罪、包庇罪	(350)
三、疑案分析	(354)
1、肖某的行为应如何定性?	(354)
2、是私放罪犯罪, 还是窝藏罪?	(355)
三十三、冒充国家工作人员招摇撞骗罪	(356)
一、有关冒充国家工作人员招摇撞骗罪的法律政策规定	(356)
二、怎样认定冒充国家工作人员招摇撞骗罪	(357)
三、疑案分析	(360)
1、冒充公安人员, 持枪索要财物, 应定何罪?	(360)
2、方某的行为是否构成招摇撞骗罪?	(362)
3、是伪造公文罪, 还是招摇撞骗罪?	(364)
三十四、赌博罪	(366)
一、有关赌博罪的法律政策规定	(366)
二、怎样认定赌博罪	(367)
三、疑案分析	(369)
是赌博罪, 还是一般违法行为?	(369)
三十五、引诱妇女卖淫罪、容留妇女卖淫罪	(371)
一、有关引诱、容留妇女卖淫罪的法律政策规定	(371)
二、怎样认定引诱、容留妇女卖淫罪	(372)
三、疑案分析	(375)
是流氓罪、传授犯罪方法罪, 还是引诱、容留妇女卖淫罪?	(375)
三十六、制作淫书、淫画罪, 贩卖淫书、淫画罪	(378)