

公安部社科项目科研成果

计算机犯罪研究

JISUANJI FANZUI YANJIU

● 顾问 谢模乾

● 主编 李文燕

中国方正出版社

公安部社科项目科研成果

计算机犯罪研究

顾 问 谢模乾

主 编 李文燕

副主编 杨忠民 高新宇 邓子滨
丁后盾

撰稿人 (以姓氏笔划为序)

丁 邠 丁后盾 于志刚

邓子滨 刘晓勇 李文燕

杨忠民 高新宇 潘学军

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

计算机犯罪研究/李文燕著. —北京: 中国方正出版社, 2001. 7
ISBN 7-80107-491-2

I. 计… II. 李… III. 计算机犯罪—研究 IV. D917

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 041593 号

计算机犯罪研究

中国方正出版社出版发行 新华书店经销

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

中国农业出版社印刷厂印刷

开本: 850×1168 毫米 1/32 印张: 14.375 字数: 360 千字

2001 年 8 月第 1 版 2001 年 8 月北京第 1 次印刷

印数: 1—4000 册 定价: 24.00 元

(本书如有印装质量问题, 请与本社出版部联系)

前 言

计算机犯罪的历史并不久远，但其介入人类生活的深度和广度，是发明计算机的人始料未及的。犯罪何时起源，人们众说不一，究竟什么是犯罪，也是观点纷呈。但这一切并不影响人们认为：计算机的世界里，也有犯罪，并且这种犯罪与传统犯罪相比较，有着诸多迥异的特征。计算机犯罪所独具的特征，是本书希望揭示的首要内容，揭示的途径是尽可能全面地将我们所知的计算机犯罪的概况介绍给读者，让读者和我们一起分析什么是计算机犯罪。

我们对于计算机犯罪问题的思考是广泛的，我们甚至认为，计算机所形成的虚拟空间里，应当有不同于我们实存空间的法律统治。但是，我们仍然将本书定位在应用法学的范畴之内，仍然是用现有的法律目光来审视计算机领域中的不法与犯罪。在罪刑法定的意义上，没有刑事法律的相关规定，就没有所谓计算机犯罪，因此，我们还是从计算机犯罪的实体规定入手，展开对计算机犯罪的法律分析。实体法对于犯罪的规定，总是赶不上犯罪现象本身的发展，在日新月异的计算机领域尤其如此，所以，我们对于立法的设想和建议，仅仅是阶段性的成果。

在学界不断呼吁程序的重要性的背景下，我们也将有关计算机犯罪的程序规定置于相当显著的地位，在实体论之下专设程序论，意在强调程序对于抗制计算机犯罪的意义。不过，从内容上看，程

序论中的一些论述显然是对策论中也应当涉及的，比如计算机犯罪侦查，等等。对同一问题的切入角度不同，可能使我们对计算机犯罪问题做多维度的探究。本书分为三部分：实体论、程序论、对策论。希望通过计算机犯罪全方面的研究与探讨，为我国计算机犯罪的惩治与防范贡献绵薄之力。

本书从立项到成书历经两年有余，其间经过多次修改补充，但仍然不免遗漏最新的资料 and 观点。这也要求我们，在计算机犯罪的研究领域里进行不断的研究和探索。

目 录

上篇 实体论

第一章 计算机犯罪的产生及其原因/3

第一节 计算机犯罪原因的基本理论和成因模型/3

一、计算机犯罪原因的基本理论/4

二、计算机犯罪成因模型/7

第二节 计算机犯罪形成的相关条件/10

一、计算机工业特性与计算机犯罪/10

二、网络的技术特性与计算机犯罪/12

三、网络空间的法律匮乏与冲突/16

第三节 计算机犯罪产生与蔓延的特殊条件/21

一、黑客群体及其亚文化/22

二、侦查取证的困难/31

三、计算机犯罪行为人的特质/34

四、计算机犯罪中的被害人因素/35

第二章 计算机犯罪的现状及其特点/40

第一节 计算机犯罪的现状/40

一、我国计算机犯罪现状/40

二、国外计算机犯罪现状/45

第二节 计算机犯罪的特点/50

- 一、犯罪主体的智能性/50
- 二、犯罪行为的隐蔽性和难以查证性/53
- 三、犯罪行为的高成功率和低风险性/54
- 四、犯罪地点的多变性/56
- 五、犯罪后果的严重性/57

第三章 计算机犯罪的概念及其类型划分/58

第一节 计算机犯罪的概念争议与再界定/58

- 一、国外关于计算机犯罪概念的争议/58
- 二、国内关于计算机犯罪概念的争议/60
- 三、关于我国刑法中计算机犯罪概念的界定/61

第二节 计算机犯罪的构成特征/65

- 一、犯罪主体特征/66
- 二、犯罪主观特征/72
- 三、犯罪客观特征/74
- 四、犯罪客体特征/75

第三节 计算机犯罪的类型划分/77

- 一、广义的计算机犯罪和狭义的计算机犯罪/77
- 二、以计算机为工具的犯罪和以计算机为对象的犯罪/77

第四章 非法侵入计算机信息系统罪/81

第一节 非法侵入计算机信息系统罪的概念和构成特征/82

- 一、犯罪客体特征/82
- 二、犯罪客观特征/88
- 三、犯罪主体特征/97
- 四、犯罪主观特征/98

第二节 非法侵入计算机信息系统罪的司法认定/100

一、既遂与未遂标准的司法认定/100

二、罪与非罪界限的司法认定/100

三、此罪与彼罪界限的司法认定/101

第三节 非法侵入行为价值的辩证分析/102

一、“黑客”行为的出现及其演变/102

二、关于“黑客”行为价值不正确认识的主要表现/106

三、关于“黑客”犯罪价值及其社会危害性的辩证认识/109

第五章 破坏计算机信息系统罪/114

第一节 破坏计算机信息系统罪的概念和构成特征/114

一、犯罪客体特征/115

二、犯罪客观特征/116

三、犯罪主体特征/137

四、犯罪主观特征/138

第二节 破坏计算机信息系统程序罪的司法认定/139

一、区分罪与非罪的界限/139

二、区别此罪与彼罪的界限/140

三、出于保护著作权目的实施犯罪行为的认定和处理/140

第三节 破坏计算机信息系统罪的危害后果分析/142

一、有关危害后果的刑法规定缺乏可操作性/142

二、危害结果一般理论的几个问题/142

三、破坏计算机信息系统罪危害后果的学理解释/144

四、破坏计算机信息系统的危害后果之“严重程度”分析/145

第六章 以计算机为工具的犯罪/154

第一节 窃取秘密的犯罪/155

一、利用计算机窃取秘密犯罪的现状/155

二、利用计算机窃取秘密的犯罪方法/156

三、利用计算机窃取秘密犯罪的定性/158

第二节 利用计算机实施的财产性犯罪/160

一、以计算机为工具的财产性犯罪的行为方式/160

二、以计算机为工具的财产犯罪的定性/166

三、以计算机为工具实施的非法划拨行为的既遂与未遂/168

四、利用计算机为工具的财产型犯罪的范围/172

第三节 以计算机为工具所实施的其他犯罪/172

一、风化犯罪/172

二、传授犯罪方法/175

三、反动政治宣传/176

四、洗钱犯罪/176

五、挪用型犯罪/176

六、组织、利用会道门、邪教组织、利用封建迷信
致人死亡罪/178

七、贩卖枪支犯罪/179

八、敲诈勒索/179

第四节 非法转移“电子资金”的定性问题/180

一、电子资金的法律定位/180

二、有关“电子资金”能否成为盗窃罪对象的争论/180

三、关于非法转移“电子资金”行为的定性问题/182

四、关于非法转移“电子资金”行为的既遂、未遂、
中止问题/182

第五节 计算机与隐私权保护/184

一、问题的提出/185

二、隐私权的概念和范围/186

三、国外保护隐私立法/188

四、国际隐私权保护/190

五、有关我国隐私权保护的建议/199

第六节 有关计算机诈骗罪的若干问题/200

- 一、计算机诈骗与利用计算机实施传统诈骗罪的界限/200
- 二、计算机诈骗与计算机盗窃的界限/201
- 三、计算机诈骗罪的着手、既遂时间/203

第七章 以计算机为对象的犯罪/206

第一节 盗窃计算机资产的犯罪/206

- 一、盗窃计算机“硬件”的行为及其定性/207
- 二、盗窃计算机软件的犯罪行为及其定性/208
- 三、窃用计算机的行为及其定性/213

第二节 破坏计算机资产的犯罪/217

- 一、对“软件”的破坏/217
- 二、对于硬件的破坏/219
- 三、破坏计算机资产犯罪的定性/220

第三节 侵犯计算机知识产权的犯罪/221

- 一、侵犯著作权的犯罪/222
- 二、侵犯商业秘密的犯罪/225
- 三、假冒计算机商标的犯罪/227

中篇 程序论

第八章 计算机犯罪案件的管辖/231

第一节 计算机犯罪案件的职能管辖/232

- 一、公安机关对计算机犯罪案件的管辖/232
- 二、人民检察院对计算机犯罪案件的管辖/235
- 三、人民法院对计算机犯罪案件的管辖/239

第二节 公安机关对计算机犯罪案件立案侦查的权限分工/241

- 一、地域管辖/241

二、指定管辖/244

三、级别管辖/245

第三节 计算机跨境犯罪案件的管辖/246

一、涉及香港、澳门、台湾地区的计算机跨境犯罪案件的管辖/247

二、涉及外国的计算机犯罪跨境案件的管辖/249

三、国际犯罪的管辖/251

第九章 计算机犯罪的侦查/252

第一节 侦查人员的资质条件和侦查装备配置/252

一、侦查人员的资质条件/253

二、计算机犯罪侦查装备配置/258

第二节 计算机犯罪侦查工作的一般规则和特有规则/260

一、计算机犯罪侦查工作的一般规则/260

二、计算机犯罪侦查特有的工作规则/262

第三节 计算机犯罪的调查步骤/266

一、制作引导盘/266

二、调查软盘/266

三、调查公告牌/267

第四节 计算机犯罪中的口令和密码破解/268

一、口令和密码的设置/268

二、口令密码的破解/269

第五节 计算机犯罪的证据搜查与运用/271

一、计算机证据的搜查和保存/271

二、计算机证据的审查判断/273

下篇 对策论

第十章 计算机犯罪的社会对策/279

第一节 计算机道德教育和安全教育/279

一、计算机道德教育/279

二、计算机安全教育/282

第二节 计算机安全管理机制/284

一、建立安全等级评估机制/284

二、推动计算机安全产品的国产化/289

三、建立和健全工作机制/290

四、人事安全管理/293

五、运行安全管理/294

第十一章 计算机犯罪的法律对策/296

第一节 国外惩治计算机犯罪的立法现状/296

一、国外惩治计算机犯罪的立法模式/296

二、国外惩治计算机犯罪的立法技术/299

三、世界各国惩治计算机犯罪的刑事立法现状/300

四、国际组织惩治计算机犯罪的规定和决议/312

第二节 我国刑法有关计算机犯罪条款的完善/313

一、确立网络空间的刑事管辖权/313

二、犯罪主体的扩展与增加/314

三、关于非法侵入计算机信息系统罪的完善/316

四、关于破坏计算机信息系统罪的完善/317

五、增加新罪名的建议/320

六、计算机犯罪刑罚种类的完善/327

第三节 我国有关计算机犯罪刑事程序法/328

一、计算机记录能否作为证据之争/328

二、计算机证据的种类/335

三、国外计算机证据的立法及其借鉴意义/339

第四节 计算机犯罪的司法对策/340

一、人员培训/340

二、建立打击计算机犯罪的专门性组织机构/346

三、完善惩治计算机犯罪的国际合作体系/347

第十二章 计算机犯罪的技术对策/351

第一节 建立访问控制制度/351

一、访问控制的含义/352

二、统一的访问控制策略/352

三、确立访问控制的方法/353

第二节 特定的访问控制/360

一、特定的访问控制的含义/360

二、特定访问控制的优势/361

三、特定访问控制在预防和制止计算机犯罪方面的实际应用/361

第三节 计算机病毒的防治/363

一、计算机病毒的界定/363

二、计算机病毒的类型/364

三、计算机病毒的预防和清除/364

第四节 技术加密在电子商务上的应用/367

一、电子商务的含义/367

二、电子商务的安全技术/367

第五节 计算机信息系统的物理安全/374

一、终端安全/374

二、通信线路的安全/374

三、计算机机房的安全/377

第六节 银行证券行业的网络安全/378	
一、使用安全认证级别高的网络操作系统/380	
二、严格进行网络防毒/380	
三、定期进行数据备份/380	
四、使用安全性高、可靠性高的网络互联设备/381	
第七节 计算机犯罪技术对策的正确制定与实施/381	
一、企业的自我保护/382	
二、计算机的系统管理制度/382	
三、计算机系统的使用维护人员/383	
四、将安全视为重要因素的系统计划和管理/384	

附录

中华人民共和国计算机信息系统安全保护条例/386	
计算机信息网络国际联网安全保护管理办法/390	
中华人民共和国刑法（摘录）/396	
中华人民共和国计算机信息网络国际联网管理暂行规定/397	
中华人民共和国计算机信息网络国际联网管理暂行 规定实施办法/400	
全国人大常委会关于维护互联网安全的决定/406	
计算机信息系统安全专用产品检测和销售许可证管理办法/409	
计算机软件保护条例/414	
国家版权局关于计算机软件著作权管理的通知/422	
中国互联网络域名注册暂行管理办法/423	
计算机信息系统保密管理暂行规定/429	
金融机构计算机信息系统安全保护工作暂行规定/433	
中华人民共和国公安部计算机病毒防治管理办法/439	

上 篇

实 体 论

第一章 计算机犯罪的产生及其原因

从1946年世界上第一台计算机问世至今^①，计算机的发展已进入了第四代，在四十多年的时间内它经历了许多变化，从第一代电子管式计算机（1946—1958年）、第二代晶体管计算机（1959—1963年）、第三代集成电路计算机（1964—1969年）、第四代大规模集成电路计算机（1970年至今），其功能及发展速度、在社会中的应用程度及人们对其的依赖程度远远超出了人们的预想。计算机及计算机通信网络已经成为现今社会不可缺少的基本组成部分，它对于经济发展、国家安全、国民教育和现代管理都起着无可比拟的作用。计算机在给人类带来巨大社会效益和经济效益的同时，也潜移默化地改变着人类社会的生产方式和人们的生活方式，可以说，是计算机的出现和迅速普及，消除了家庭、社会以及国境线的限制，使人们真正开始进入信息社会和“天涯若比邻”的地球村时代。

第一节 计算机犯罪原因的基本理论和成因模型

任何事物都有其两面性，社会的信息化又使人类处于空前的困境之中，也即随着计算机在现代社会的迅速普及和人们对之的社会依赖性的日益增强，计算机犯罪开始出现。从世界范围内来看，计

^① 参见魏曙宇主编：《计算机应用基础》，四川人民出版社1992年版，第3页。这里应当注意的是，从前曾有许多文献认为计算机产生于1943年，认为第一台计算机应当是MARK1，这是不正确的。