

上卷

刑事法专论

XING SHI FA
ZHUAN LUN

中国人民大学法学院刑法专业组织编写

中国方正出版社

刑事法专论

(上 卷)

中国人民大学法学院刑法专业组织编写

中国方正出版社

刑事法专论

(下 卷)

中国人民大学法学院刑法专业组织编写

中国方正出版社

图书在版编目(CIP)数据

刑事法专论(上、下卷)/中国人民大学法学院刑法专业组织编写. —北京:中国方正出版社,1998

ISBN 7-80107-204-9

I. 刑… II. 中… III. 刑法-文集 IV. D914-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(98)第 00737 号

刑事法专论

(上、下卷)

中国方正出版社出版发行

(北京市西城区育幼胡同甲 1 号 邮编:100813)

冶金工业出版社印刷厂印刷

开本:850×1168 毫米 1/32 印张:54.5 字数:1393 千字

1998 年 1 月北京第 1 版 1998 年 6 月第 2 次印刷

印数:2501—4500(套) 定价:95.00 元

(该书如有印装质量问题,请与本社出版部联系)

编 委 (以博士、硕士毕业先后为序)

赵秉志	陈兴良	周振想	姜 伟
王 勇	赵国强	青 锋	李希慧
胡云腾	孙 力	冯 军	钱 毅
黄京平	赫兴旺	卢建平	鲍遂献
李海东	肖中华	王秀梅	阮方民
刘志伟	王仲兴	张智辉	张 军
童建明	宣炳昭	孙国祥	吉 林
尹文建	范春明	张建军	黎全阳
李 果	黄荣康	邹吉昌	王文生
丁寿兴	唐黔森		

《刑事法专论》编委简介

- 赵秉志** 中国人民大学法学院副院长、教授、法学博士、博士生导师
- 陈兴良** 中国人民大学法学院教授、法学博士、博士生导师
- 周振想** 中国青年政治学院法律系主任、教授、法学博士
- 姜伟** 最高人民检察院刑事检察厅副厅长、教授、法学博士、博士生导师
- 王勇** 广东省深圳市中级人民法院院长助理、法学博士
- 赵国强** 新华社澳门分社法律研究部处长、法学博士
- 青锋** 国务院法制局监督司副司长、法学博士
- 李希慧** 武汉大学法学院教授、法学博士、博士后
- 胡云腾** 中国社会科学院法学研究所刑法室副主任、副研究员、法学博士
- 孙力** 最高人民检察院检察长办公室副主任、法学博士
- 冯军** 中国人民大学法学院副教授、法学博士
- 钱毅** 中国工商银行总行监察室处长、法学博士
- 黄京平** 中国人民大学法学院副教授、法学博士
- 赫兴旺** 中国人民大学法学院讲师、法学博士
- 卢建平** 浙江大学国际经济法系主任、教授、法国法学博士
- 鲍遂献** 公安部调研室副主任、法学博士、博士后、副教授
- 李海东** 德国法学博士，曾任日本早稻田大学法学部外国人研究员
- 肖中华** 中国人民大学法学院刑法专业博士生

- 王秀梅** 中国人民大学法学院刑法专业博士生
- 阮方民** 中国人民大学法学院刑法专业博士生、
杭州大学法学院副院长、副教授
- 刘志伟** 中国人民大学法学院刑法专业博士生
- 王仲兴** 中山大学法学院副院长、教授、法学硕士
- 张智辉** 最高人民检察院中国检察理论研究所所长助理
暨编译室主任、编审、法学硕士
- 张 军** 最高人民法院研究室副主任、副教授、法学硕士
- 童建明** 最高人民检察院办公厅副主任、法学硕士
- 宣炳昭** 西北政法学院法律系教授、法学硕士
- 孙国祥** 南京大学法学院教授、法学硕士
- 吉 林** 共青团北京市委书记、法学硕士
- 尹文健** 广东华侨信托投资公司副总经理、法学硕士
- 范春明** 天津市高级人民法院副院长、法学硕士
- 张建军** 最高人民法院中国高级法官培训中心处长、法学硕士
- 黎全阳** 广东省清远市司法局局长、法学硕士
- 李 果** 广州市中级人民法院副院长、法学硕士
- 黄荣康** 广州市芳村区人民法院院长、法学硕士
- 邹吉昌** 合肥市政法委员会副书记、法学硕士
- 王文生** 吉林省四平市司法局局长、法学硕士
- 丁寿兴** 上海市第二中级人民法院副院长、法学硕士
- 唐黔森** 贵州省高级人民法院行政庭庭长、法学硕士

前 言

1997 年对中国、对中国刑法界和对中国人民大学法学院刑法专业来说，都是具有不寻常意义的年份。对国家而言，中国恢复了对香港行使主权，百年国耻一朝得以洗雪，中国在以“一国两制”的方针实现祖国和平统一大业之征程上迈出了关键的步伐、取得了重大的进展；中国共产党第十五次全国代表大会胜利召开，确立了高举邓小平理论伟大旗帜、把建设有中国特色社会主义事业全面推向 21 世纪的跨世纪建国国策，依法治国、建设社会主义法治国家被进一步明确和强调为治国方略。对中国刑法界而言，八届全国人大五次次会议通过了经全面系统修订的《中华人民共和国刑法》，这部崭新的、统一的、比较完备的、具有重大改革和多方面进展的新刑法典的颁布实施，必将大大促进我国刑事法治的完善和进步，同时也为我国刑法学研究的进一步繁荣与开拓提供了新的契机。对中国人民大学法学院刑法专业来说，除国家昌盛和刑法完善当然令人振奋之外，同时，还迎来了该专业的两位主持人高铭暄教授和王作富教授的 70 华诞和联袂执教 45 周年。

高铭暄教授、王作富教授均出生于 1928 年，是新中国培养的第一代刑法学家。五十年代初期他们毕业于中国人民大学法律系刑法专业研究生班，遂留校联袂任教，迄今已是 45 个春秋。45 年间，他们怀着对国家法学教育事业的忠诚和对社会主义法治事业的坚定信念，在我国法学教育的园地里勤奋耕耘，精诚合作，在法学人才培养和法学研究方面都作出了显著的贡献。尤其是我国进入改革开放

DAK 50/06

新时期近 20 年以来,国家对社会主义法制建设和法学教育的日益重视,为高铭暄教授、王作富教授的事业追求提供了充分的用武之地。在他们的主持和带领下,经过同事们和学生们的共同努力奋斗,中国人民大学法律系(后改为法学院)刑法专业在七十年代末期成为全国最早的刑法硕士点之一以后,1984 年又成为全国第一个刑法学科博士点,1988 年被评为全国迄今唯一的刑法专业国家重点学科点,1992 年又率先录取了全国第一位法学博士后研究人员,1997 年又有第二位刑法博士成为该学科点的博士后研究人员。高、王两位教授主持的中国人民大学法学院刑法专业近年来培养了法学博士 23 位,法学硕士近 120 位,目前还有博士生 15 位、硕士生 45 位在读。在他们的悉心培养和着力扶持下,中国人民大学法学院刑法专业毕业的这些年轻的刑法博士和硕士已经或正在成为法学教育、科研部门和法律实务部门的业务骨干,其中一些已逐步成长为我国刑法界的知名专家学者。与人才培养一样,中国人民大学法学院刑法专业在科学研究方面也堪称成绩斐然:高铭暄教授、王作富教授每人均已出版、发表有几百万字的著述,可谓著作等身,他们的著作成为我国学习研究刑法的必读书,他们的见解多为刑法理论界所公认,而且对国家刑事立法和刑事司法产生了重要的影响;他们的同事和他们培养的博士、硕士,也推出了丰硕而有份量的科研成果,包括上百部著作和数千篇论文。卓有成效的高层次专门人才的培养和硕果累累的科学研究,使中国人民大学法学院刑法专业成为全国刑法学领域研究力量集中、研究水平和学术影响名列前茅的单位。中国人民大学法学院刑法专业杰出的成就和令人瞩目的地位,首先应当归功于高铭暄教授和王作富教授的全力奉献。在全力奉献于我国法学教育和刑事法治建设事业的过程中,高铭暄教授和王作富教授也成为公认的全国刑法学界的学术带头人,他们教书育人、密切合作的感人事迹,他们对年轻一代的大力扶持,以及他们与全国刑法学界和法律实务界广泛而友好的交往,亦在我国法学、法律界尤其是刑法界传为佳话。

《刑事法专论》一书，即是为庆贺我国当代这两位著名的刑法学家、中国人民大学法学院刑法专业博士生导师高铭暄教授和王作富教授 70 华诞暨联袂执教 45 周年，而由中国人民大学法学院刑法专业培养的博士、博士后、硕士和在读博士生协力编写的一部刑事法专题研究著作，旨在弘扬高铭暄教授、王作富教授教书育人的光辉业绩，展示高、王两位教授主持下的中国人民大学法学院刑法专业在我国改革开放新时期培养高层次刑法人才的丰硕成果，推动全社会的尊师重教之风，并借此与我国刑法学科其他兄弟单位的同行们交流，为促进我国刑事法治建设和刑法学研究贡献一份力量。

本书内容分为三部分：

第一部分绪编，为高铭暄教授、王作富教授刑法学术思想要览。其中包括四个方面的内容：一是对高、王两位教授个人学历、经历尤其是联袂执教 45 年间教学科研活动的简略归纳；二是我们在学习、研究高、王两位教授主要著述的基础上对他们的刑法学术观点的概要介述；三是两位教授丰硕著述的篇目一览；四是两位教授指导的博士、硕士一览。读者可以从中大致了解高、王两位教授的学术道路，可以从一个侧面去感受我国法治建设和法学教育 45 年间的曲折发展过程及其对法学人才的重要影响，可以看到两位教授坚定的法治信念与可贵的敬业精神；读者尤其还可以从中了解高、王两位教授培养高层次刑法人才的成绩、显著的学术贡献和丰硕的科研成果，概要地把握他们的刑法学学术观点，从而对我国刑法学研究的交流和发展会有所裨益。同时，我们也想以此作为一种尝试与探索，来提倡年轻一代对我国老一辈法学家学术思想的系统学习、研究与总结。因为，老一辈法学家的学术成果不仅是他们个人的财富，而且也是有关法学学科乃至整个法学界的财富。汲取了他们的智慧和成果，年轻一代才能更好地承担起继往开来的使命，从而使我国社会主义法治和法学事业更快地进步。

其余两部分为本书的主体部分，分为上下两编。上编为博士、博士后论文，计有 27 篇。其中包括 1984 年以来中国人民大学法学院

刑法专业毕业的 23 位博士的博士论文,中国人民大学法学博士后流动站刑法专业 2 位博士后研究人员(1 位已出站,1 位在站)的论文,以及中国人民大学法学院刑法专业作为博士生、硕士生招收培养尔后派往国外并分别取得德国、法国法学博士学位者的论文。下编为硕士、博士生论文,计有 96 篇。其中包括 1979 年以来中国人民大学法学院刑法专业毕业的 87 位硕士论文,以及目前正在该专业就读的非本专业点硕士毕业 9 位博士研究生的论文。上下编共计有 123 篇,分别按其内容编排。其中,博士论文和硕士论文若已经出版专著或者全文载入书、刊的,则只介述论文的概要和主要观点,以节省篇幅;若未全文发表的,则由作者选其精华部分独立成文,并且保持答辩通过时的论述与资料原貌,以反映其当时之水平与贡献。博士论文和硕士论文并介述论文题目、体系结构、答辩时间、指导教师等学术信息。其他的中国人民大学法学院刑法专业博士后研究人员、公派出国获博士学位者以及非本学位点硕士毕业而尚在本学科点就读的博士研究生的论文,则并非中国人民大学法学院刑法专业的博士论文、硕士论文,而是作者们专为本书撰写、提供的。本书每篇论文前均附有作者简介,附录中还载有中国人民大学法学院刑法专业近 20 年来毕业博士生、硕士生和目前正在读的博士生、硕士生情况一览,以方便读者了解和刑法学界的交流。

本书的编写得到了中国人民大学法学院刑法专业毕业的全体法学博士、博士后、法学硕士及在读博士研究生、硕士研究生的一致支持和积极参与。本书的编写尤其还得到了中国人民大学法学院刑法专业各位研究生导师的大力支持,包括资深的力康泰教授、**阴家宝**教授、陈德洪副教授,和中青年一代的赵秉志教授、陈兴良教授、姜伟教授、韩玉胜副教授、黄京平副教授,他们所指导的博士论文、硕士论文作为该专业成果的组成部分纳入了本书。由于未能取得联系和本书篇幅所限等原因,少数硕士和全体在读硕士生的大作未能收入本书,谨致歉意。

本书由中国人民大学法学院刑法专业组织编写,由中国人民大

法学院刑法专业毕业的部分博士、硕士和博士后组成编委会。受编委会委托,本书编写与编务工作由法学博士赵秉志教授主持、法学博士黄京平副教授协助主持,博士研究生王秀梅、肖中华、阮方民、刘志伟协助参与具体工作。书稿由赵秉志教授、黄京平副教授和博士生肖中华、王秀梅、阮方民、刘志伟分工统改,由赵秉志、黄京平定稿。校对工作由黄京平负责,王秀梅协助负责,参与校对工作的有中国人民大学法学院刑法专业硕士研究生于志刚、孙勤、李文广、杜强、郭海英、申晓红、张永红、宁东升、梁道坤、时延安、许成磊、朱云三、雷建斌、周加海、曾朝晖、孟燕菲、韩伟、王兆峰、彭春阳、张磊、李睿懿、易贤淮。本书得以出版和及时面世承蒙中国方正出版社鼎力相助,该社编辑部主任、法学硕士胡驰先生作为责任编辑付出了辛勤而卓有成效的劳动。

在本书付梓并即将问世之际,谨对关心和支持本书编写出版的中国人民大学法学院刑法专业担任研究生导师的各位教授、副教授,对支持及参与本书编写的中国人民大学法学院刑法专业毕业与在读的全体博士、硕士和博士生、硕士生同仁们,以及出版社方面的有关同志,表示衷心的感谢。

最后,我们衷心祝愿高铭暄教授、王作富教授和其他老一辈法学家健康长寿,事业发达;我们热诚希望中国人民大学法学院在培养高层次法学人才和法学研究方面继续不断地创造辉煌,并努力建成世界一流的法学院;我们愿与全国法学界、法律实务界的广大年轻同仁携手并肩,为繁荣我国法学教育与法学研究,为推进我国社会主义法治事业,而不断共同进取。

《刑事法专论》编委会

1997年12月

☆ 刑事法专论 (上卷) ☆

目 录

绪编 高铭暄、王作富教授 刑法学术思想要览

高铭暄教授刑法学术思想还要	赵秉志、鲍遂献、肖中华 (3)
上篇 七十春秋风雨路	(3)
下篇 四十五载求索情	(15)
附篇 高铭暄教授著述一览	(58)
王作富教授刑法学术思想还要	孙力、胡云腾 (83)
上篇 严谨治学, 恬淡人生	(83)
下篇 弘扬法制, 颇多建树	(89)
附篇 王作富教授著述一览	(117)

上编 博士、博士后论文

一、刑法宏观问题·····	(131)
论刑法的公正价值·····	党建军 (131)
刑事立法导论·····	赵国强 (162)
刑法调控强度论·····	陈正云 (166)
罪刑法定主义的概念和由来·····	钱 毅 (187)
刑事责任构造论·····	冯 军 (216)
刑法解释论·····	李希慧 (220)
刑事政策学研究的几个基本问题·····	卢建平 (225)
国际刑法之原则·····	李海东 (237)
二、犯罪总论问题·····	(243)
罪与非罪界说新论——犯罪本质研究·····	青 锋 (243)
犯罪主体论·····	赵秉志 (250)
罪过形式论·····	姜 伟 (264)
共同犯罪论·····	陈兴良 (269)
定罪导论·····	王 勇 (284)
三、刑罚总论问题·····	(287)
海峡两岸刑罚本质研究之比较·····	赫兴旺 (287)
刑罚本质论·····	谢望原 (311)
死刑通论·····	胡云腾 (330)
海峡两岸生命刑立法的比较研究·····	杨正根 (335)

罚金刑研究	孙 力 (359)
我国保安处分应单独立法	鲍遂献 (363)
刑罚适用论	周振想 (369)
量刑规则研究	莫开勤 (373)
数罪并罚与相关刑罚制度	黄京平 (398)
减刑制度研究	颜茂昆 (441)
四、罪刑各论问题	(464)
毒品犯罪研究	桑红华 (464)
贪污罪的处罚	世 平 (468)
职务犯罪通论	余欣喜 (500)
玩忽职守罪的客体及主观罪过分析	韩耀元 (504)

下编 硕士、博士生论文

一、刑法宏观问题	(531)
系统方法在刑事立法中的具体运用	桑红华 (531)
论刑法的打击和预防与修改刑法的关系	姜 平 (556)
我国单行刑法基本理论及立法问题研究	赫兴旺 (565)
附属刑法的基本问题研究	吴宝林 (566)
海峡两岸刑法中属地原则的比较研究	王秀梅 (568)
论我国刑事责任的事实根据	韩友营 (585)
刑法解释论	付正权 (588)
我国刑法运用中的司法解释	余宏荣 (590)
刑事判例论	蔡富超 (608)

二、犯罪总论问题	(610)
限制刑事责任能力精神障碍者的刑事责任	黄京平 (610)
海峡两岸精神障碍人的刑事责任比较研究	赵明军 (630)
身分犯略论	徐振华 (640)
新刑法单位犯罪立法评说	周光权 (652)
海峡两岸刑法中几种特别犯罪故意之比较研究 ...	左坚卫 (666)
违法性认识与犯罪故意关系探析	田宏杰 (678)
海峡两岸犯罪过失中注意义务若干问题	
的比较研究	刘志伟 (695)
论犯罪动机的形成、性质及存在范围	马民革 (708)
海峡两岸刑法中错误概念之比较研究	王世宇 (728)
海峡两岸刑法中不作为犯罪的概要比较	肖中华 (740)
论行为犯	刘树德 (757)
论非物质性结果	王志祥 (765)
海峡两岸犯罪预备形态的比较研究	陈一榕 (776)
犯罪未遂的理论与实践	赵秉志 (795)
不能犯与事实欠缺	雷群启 (800)
论共同犯罪人承担刑事责任的范围	童建明 (813)
海峡两岸刑法中共同犯罪人的种类与	
刑事责任之比较	刘佳雁 (825)
中韩两国刑法中教唆犯之比较	金永哲 (841)
结果加重犯与未遂犯、共犯形态关系试析	金莲淑 (852)
论牵连犯	姜 伟 (867)
论转化犯	张宝生 (869)
论连续犯的处罚	颜茂昆 (882)
定罪情节导论	黄朝华 (897)
正当防卫论	陈兴良 (900)
两岸正当防卫中不法侵害的比较研究	杨泽民 (906)

三、刑罚总论问题	(916)
死缓的特点及其刑罚功能	范春明 (916)
论死刑缓期执行的性质及适用对象	吉 林 (926)
量刑情节导论	莫开勤 (939)
未成年人犯罪刑罚适用问题的立法完善探索	陈 启 (941)
自首制度的理论与实践	周振想 (949)
论缓刑	王伟兰 (953)
数罪并罚若干问题初探	王仲兴 (970)
我国假释的理论与实践	刘光辉 (984)
假释的适用及其立法完善	范现彬 (990)
 四、罪刑各论问题	(1003)
关于刑法罪名的若干问题研究	徐京辉 (1003)
罪名的意义、特征与功能	世 平 (1035)
论罪名	吴大华 (1047)
法定刑基本理论研究	刘 远 (1062)
论法条竞合及其适用原则	龚培华 (1081)
论交通肇事罪	王永军 (1083)
金融诈骗罪的立法评述	龚 馨 (1097)
关于信用卡犯罪问题的研究	丁寿兴 (1107)
危害税收征管罪概述	王宏伟 (1132)
论侵犯著作权犯罪的罪名确定	马立红 (1145)
论我国著作权的刑法保护	聂洪勇 (1158)
论经济合同纠纷与利用经济合同诈骗的界限	黄荣昌 (1167)
投机倒把罪的本质特征	汤达金 (1177)
过失杀人罪中的几个问题	孙国祥 (1191)
故意伤害罪若干问题的理论探讨	王光明 (1208)
论强奸罪的“违背妇女意志”	王文生 (1222)
论诬告陷害罪	陈启辉 (1239)