

新刑法疑难问题 解析与适用

侯国云 白岫云 著

中国检察出版社

新刑法疑难问题 解析与适用

——兼论新刑法中的矛盾与缺陷

侯国云 白岫云 著

中国检察出版社



京电力大 00213242

页江编码: 77 50

京新登字 109 号

图书在版编目 (CIP) 数据

新刑法疑难问题解析与适用/侯国云 白岫云 著

北京: 中国检察出版社, 1998

ISBN 7-80086-506-1

I. 新…

II. 侯…

III. 刑法-解析-中国 IV. D924.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (98) 第 00110 号

新刑法疑难问题解析与适用

侯国云 白岫云 著

中国检察出版社出版发行

北京市东城区东总布胡同 10 号

新华书店经销

铁十六局材料总厂印刷厂

开本: 850 × 1168 毫米 1/32 印张: 13.875 字数: 341 千字

1998 年 2 月第 1 版 1998 年 5 月第 2 次印刷

印数: 5001-8000

ISBN 7-80086-506-1/D.507 定价: 28 元

内 容 提 要

全书分总则、分则两部分，专门研究新刑法中的疑难问题。在总则部分着重研究了罪刑法定及其相关问题、国家工作人员、防卫过当等 13 个疑难问题。在分则部分着重研究了 80 来个疑难条文，包括罪状难以理解的条文、罪名难以确定的条文、罪过难以认定的条文、立法上存在矛盾的条文等等。书中不但指出了疑难问题的症结所在，而且提出了解决疑难的办法。对于立法上的矛盾和问题，不但分析了矛盾和问题的根源，提出了修改完善的方案，还对司法实践中的适用办法提出了具体建议。

序

第八届全国人民代表大会第五次会议对《中华人民共和国刑法》作了重要修改，使之成为一部统一的、比较完备的刑法典，这对于完善我国的刑事法律制度和司法制度，更有效地惩治犯罪，保护人民，对于依法治国，建设社会主义法治国家，具有重要意义。

这次刑法修订，涉及面广，内容丰富，在学习、理解和运用上都有不少疑难之处。侯国云和白岫云同志根据自己参与刑法修订研究的经历，结合多年从事刑法学教学和科研的心得和成果，撰写了《新刑法疑难问题研究》，这是一部系统地对新刑法进行较为深层次研究的专著。该书宏观和微观相结合，理论和实践相结合，纵横捭阖，对新刑法中的疑难问题介绍修改背景，阐释立法本意，对相关条款析难解惑，详尽探讨，同时对立法中的不完善之处也提出了自己的意见和看法。这对于帮助广大法律工作者深化对新刑法的学习，正确理解、准确把握立法精神，严格执行新刑法，对于立法的进一步完善都有参考作用。虽然书中的个别观点尚需进一步商榷，但对于启迪思路，开展争鸣，也是大有裨益的。

希望有更多深入研究新刑法的著作问世！

适值此书付梓之际，略缀数语，是以为序。

张 穹

一九九八年一月六日

前 言

1997年3月14日第八届全国人民代表大会第五次会议修订的《中华人民共和国刑法》已于1997年10月1日正式生效。为了宣传贯彻这部新刑法,全国各地出版了大量的诠释、讲解新型法的书籍,全国各地举行了多次新刑法学习讲座,各级司法机关也都举行了多次实施新刑法的研讨会、座谈会。可以说,1997年在全国掀起了一个喜人的学习、贯彻新刑法的热潮。但在学习过程中我们不断地发现,新刑法中存在着相当多的矛盾和问题:比如,有些条文的罪刑不相适应;有些犯罪的罪名难以确定;有的条文法律用语模糊导致罪状难以理解;有的条文重复规定或者自相矛盾,等等。这些矛盾和问题的存在,必将给司法实践执行法律时带来困难,如果不及时地加以解决,将会影响新刑法在实践中的适用效果。为了更好的贯彻新刑法,协助司法实践部门化解实施新刑法过程中遇到的矛盾和问题,也为了进一步完善刑事立法,深化刑法理论研究,我们撰写了这本理论专著。

本书运用马克思主义刑法理论,从理论与实践的结合上分总则、分则两部分对整部刑法典进行了深入、细致的分析研究。在总论部分,着重对罪刑法定及其相关问题、溯及力问题、正当防卫问题、共同犯罪问题、过失犯罪问题、数罪并罚问题、单位犯罪问题以及国家工作人员的界定等内容进行了深入的探讨;在分则部分,除对刑法分则的体系和确定罪名的原则和方法进行论述之外,着重对多达80来个疑难和有问题的条文进行了分析研究,不但指出了立法上的失误,提出了完善的办法,而且对司法实践的实施办法提出了建议。我

们希望本书既能对司法实践起到参考作用，也能对新刑法的理论研究起到抛砖引玉之作用，还希望能对刑事立法技术的提高起到推动作用。

本书的第二、三、九、十一、十二共五章由白岫云撰写，其余由侯国云撰写。

由于我们的水平所限，书中难免会有纰漏甚至谬误之处，诚望读者不吝指正。

作 者

一九九七年十二月二十六日

责任编辑 / 钟 剑



ISBN 7-80086-506-1



9 787800 865060 >

ISBN 7-80086-506-1

D·507 定价: 28.00元

D9
276

目 录

序·····	(1)
前言·····	(2)

第一编 总 则 部 分

第一章 罪刑法定及其相关问题 ·····	(3)
第一节 罪刑法定的产生与变迁·····	(4)
第二节 罪刑法定的确立与相关问题的解决·····	(12)
第三节 今后遇到法无明文规定的犯罪应如何处理·····	(14)
第四节 关于类推制度的回顾·····	(30)
第二章 关于刑法适用上的属人原则问题 ·····	(55)
第一节 新、旧刑法关于属人原则的立法比较·····	(55)
第二节 如何理解新刑法对属人原则的规定·····	(58)
第三节 关于属人原则的立法失误·····	(59)
第三章 有关溯及力的几个问题 ·····	(61)
第一节 关于累犯的溯及力问题·····	(62)
第二节 关于继续犯的溯及力问题·····	(63)
第三节 关于无罪化和修改法定刑引起 的溯及力问题·····	(67)
第四章 关于故意犯罪的定义 ·····	(74)
第一节 刑法第十四条在立法上存在的问题·····	(75)
第二节 对刑法第十四条的修改方案·····	(87)
第五章 关于过失犯罪的几个问题 ·····	(90)
第一节 关于过失犯罪的界定·····	(90)

第二节	关于过失犯罪的法定刑问题	(93)
第三节	关于过失犯罪的明文规定问题	(108)
第六章	关于正当防卫的几个问题	(111)
第一节	如何理解正当防卫的条件	(112)
第二节	如何理解正当防卫的必要限度	(123)
第三节	如何理解防卫过当	(126)
第四节	无限防卫	(131)
第七章	有关共同犯罪的几个问题	(136)
第一节	关于主犯与首要分子的关系	(136)
第二节	关于主犯的刑事责任问题	(140)
第三节	关于胁从犯的问题	(141)
第四节	关于共同过失犯罪的问题	(143)
第八章	有关数罪并罚的几个问题	(145)
第一节	关于同种数罪的并罚问题	(145)
第二节	关于牵连犯的并罚问题	(146)
第三节	关于附加刑的并罚问题	(148)
第四节	值得研究的两个问题	(150)
第九章	有关追诉时效的几个问题	(155)
第一节	如何理解追诉时效的无限延长	(156)
第二节	时效无限延长的两种情况	(157)
第三节	如何判断应不应当立案	(160)
第四节	关于追诉时效的立法失误	(161)
第十章	关于死刑的执行方法问题	(163)
第一节	关于死刑执行方法的改革	(163)
第二节	为什么要改革死刑执行方法	(166)
第三节	如何改革死刑的执行方法	(166)
第四节	刑法中为什么没有规定死刑的执行方法	(170)

第十一章 关于报告受刑记录问题	(173)
第一节 为什么要规定报告受刑记录	(173)
第二节 “报告受刑记录”在立法上存在的问题	(174)
第十二章 关于单位犯罪的两个问题	(176)
第一节 单位犯罪的立法过程	(176)
第二节 单位犯罪的定义、特征及其处罚原则	(177)
第三节 单位犯罪立法存在的问题	(181)
第十三章 有关国家工作人员的几个问题	(182)
第一节 关于国家工作人员的划分	(184)
第二节 国家工作人员	(185)
第三节 国家机关工作人员	(186)
第四节 准国家工作人员	(188)
第五节 几种需要特别研究的人员	(197)

第二编 分则部分

第十四章 关于刑法分则的体系	(207)
第一节 刑法分则体系的事前设计	(207)
第二节 对刑法分则体系的评价	(212)
第十五章 关于罪名问题	(220)
第一节 应否在刑法中统一确定罪名	(220)
第二节 确定罪名的原则和方法	(226)
第十六章 刑法分则中的疑难条文	(235)
第一节 罪状不好理解的条文	(235)
第一百一十条、一百一十一条	(235)
第一百二十三条	(237)
第二百七十条	(240)

第二百八十四条	(242)
第二百九十四条	(244)
第三百九十七条	(250)
第二节 罪名难以确定的条文	(256)
第一百五十七条	(256)
第一百六十条	(258)
第一百六十二条	(259)
第一百六十三条	(261)
第一百六十五条	(262)
第一百六十六条	(263)
第一百六十七条	(265)
第一百六十九条	(266)
第一百七十五条	(267)
第一百八十一条	(268)
第一百八十三条	(269)
第一百八十六条	(270)
第一百八十七条	(272)
第一百八十八条	(273)
第一百八十九条	(274)
第二百零三条	(276)
第二百零五条	(276)
第二百二十一条	(279)
第二百二十六条	(279)
第二百二十九条	(280)
第二百七十条、二百七十一条	(281)
第三百条	(282)
第三百零六条、三百零七条	(284)
第三百一十四条	(287)

第三百三十四条	(288)
第三百三十五条	(291)
第三百三十八条	(292)
第三百九十七条	(296)
第四百条	(296)
第四百零二条	(298)
第四百零三条	(299)
第四百零五条	(301)
第三节 罪过难以认定的条文	(303)
第一百八十六条	(305)
第一百八十七条	(307)
第一百八十八条	(308)
第二百五十条	(309)
第二百八十四条	(310)
第三百三十二条	(310)
第三百三十四条	(312)
第三百三十九条	(313)
第十七章 需要重新修改、完善的条文	(315)
第一节 立法上自相矛盾的条文	(315)
第一百零七条	(316)
第一百三十条	(317)
第一百三十一条	(319)
第二百零四条	(320)
第二百一十条	(322)
第三百零七条	(324)
第三百三十三条	(326)
第三百三十四条	(328)
第三百三十六条	(331)

第三百三十九条	(334)
第三百四十三条	(339)
第三百五十一条	(341)
第三百九十五条	(343)
第二节 立法内容不尽合理的条文	(344)
第一百零九条	(344)
第一百三十三条	(346)
第二百三十六条	(352)
第二百六十七条	(353)
第三百八十四条	(354)
第三百九十八条	(362)
第三节 需要增加内容的条文	(363)
第二百四十四条	(363)
第二百八十三条	(365)
第三百一十三条	(365)
第三百一十四条	(366)
第三百八十一条	(366)
第三百九十九条	(366)
第四节 多余的条款和文字	(368)
第一百七十四条	(368)
第二百四十二条	(368)
第二百五十九条	(369)
第三百四十二条	(372)
第三百四十七条	(372)
第三百五十八条	(373)
第三百六十一条	(375)
第四百条	(375)
第五节 漏洞立法	(376)

第一百二十九条	(377)
第一百三十八条	(378)
第一百三十九条	(379)
第三百九十七条	(381)
第六节 其他问题	(384)
第十八章 司法上需要特别注意的几种犯罪	(388)
第一节 商业受贿罪	(388)
第二节 盗窃罪	(389)
第三节 抢劫罪	(400)
第四节 贪污罪	(401)
第五节 挪用公款罪	(403)
第六节 武装掩护走私和抗拒缉私	(406)
第七节 收买被拐卖的妇女罪	(407)
新刑法罪名一览表	(410)
后记	(428)

第一编

总则部分

