

丛书主编 鲜铁可

定罪与量刑案例评析丛书

妨害司法犯罪 定罪量刑 案例评析

顾问 高铭暄 马克昌
编委会主任 张穹

Fang Hai Si Fa Fan Zui
Ding Zui Liang Xing
An Li Ping Xi

鲜铁可 编著



中国民主法制出版社

《定罪与量刑案例评析》丛书

丛书主编 鲜铁可

妨害司法犯罪 定罪量刑 案例评析

——鲜铁可 编著——

2924.365
X1

中国民主法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

妨害司法犯罪定罪量刑案例评析/鲜铁可编著. —北京:
中国民主法制出版社, 2003.1
(定罪与量刑案例评析丛书)
ISBN 7-80078-736-2

I. 妨… II. 鲜… III. ①妨害司法罪—定罪—案例—
分析—中国②妨害司法罪—量刑—案例—分析—中国
IV. D924.365

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 107258 号

书名/妨害司法犯罪定罪量刑案例评析

FANGHAI SIFA FANZUI DINGZUI LIANGXING ANLI PINGXI

作者/鲜铁可 编著

出版·发行/中国民主法制出版社

地址/北京市丰台区玉林里 7 号 (100054)

电话/63056983 63292534 (发行部)

传真/63056975 63056983

经销/新华书店

开本/32 开 850 毫米×1168 毫米

印张/15.25 字数/368 千字

版本/2003 年 1 月第 1 版 2003 年 1 月第 1 次印刷

印刷/河北省霸州市福利胶印厂

书号/ISBN 7-80078-736-2/D·628

定价/28.00 元

出版声明/版权所有, 侵权必究。

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

丛书编委会

顾问：

高铭暄 中国刑法学研究会名誉会长，中国人民大学法学院刑法学教授，博士生导师

马克昌 中国刑法学研究会名誉会长，武汉大学法学院教授，博士生导师

编委会主任：

张穹 最高人民检察院副检察长

丛书主编：

鲜铁可 最高人民检察院公诉厅处长，法学博士，副研究员，政府特殊津贴获得者

编委：(按姓氏笔画为序)

王晨 湖北省高级人民法院刑一庭庭长，法学博士

王礼仁 湖北省宜昌市中级人民法院

王运生 人民法院报总编

王瑞璞 辽宁省锦州市中级人民法院副院长

叶高峰 郑州大学法学院教授，硕士生导师

史卫忠 最高人民检察院公诉厅一处处长，法学博士

李邦友 西南政法大学法律系 法学博士

刘方 最高人民检察院理论所联络部副主任，法学硕士

但伟 最高人民检察院理论所编译部主任，法学博士，中国人民大学法学院博士后研究人员

- 肖介清 海南高院刑庭审判员，法学博士
- 肖中华 上海市社会科学院法学所，法学博士
- 孟庆华 北京化工大学法律系，法学博士
- 杨阳春 江西赣州地区中级人民法院院长
- 周玉华 中国人寿保险公司法规处高级经济师，法学博士
- 罗庆东 最高人民检察院研究室处长，法学硕士
- 陈正云 最高人民检察院职务犯罪预防厅处长，法学博士
- 范春雪 中国民主法制出版社编辑部副主任
- 苗有水 最高人民法院立案庭，法学博士
- 单 民 最高人民检察院国家检察官学院教研部主任，教授，法学博士
- 逢锦温 武汉大学法学院法学博士，湖北高级法院干部
- 赵廷光 武汉大学法学院教授，博士生导师
- 赵建伟 辽宁省鞍山市人民检察院检察长
- 张绍谦 郑州大学法学院院长，教授，法学博士
- 张国轩 江西财经大学法律系主任，教授，法学硕士
- 张文成 辽宁省台安县人民检察院检察长
- 莫开勤 中国人民公安大学，法学博士
- 高洪宾 浙江省金华市中级人民法院院长
- 黄 芳 中国社科院法学所，法学博士
- 黄明儒 武汉大学法学院法学博士
- 韩耀元 最高人民检察院研究室处长，法学博士
- 蔺 剑 海关总署走私犯罪侦查局，法学硕士
- 熊选国 最高人民法院刑二庭庭长，副教授，法学博士
- 鲜铁可 最高人民检察院公诉厅二处处长，法学博士，副研究员，国务院政府特殊津贴获得者

组织策划：范春雪

丛书前言

刑法实施中的问题集中反映在定罪与量刑两方面。因为定罪与量刑是国家司法机关对犯罪嫌疑人认定罪与非罪、此罪与彼罪以及适用刑罚的活动，它是整个刑事司法活动所要解决的两个根本问题，在惩罚犯罪、保护人民，保障改革开放，保卫社会主义市场经济健康发展方面起着举足轻重的作用。提高刑事司法人员的素质，做到定罪准确、量刑恰当，是提高办案质量的根本保证，也是刑法理论界一项义不容辞的重要任务。

基于上述考虑，并从理论与司法实务相结合的原则出发，我们从1999年起，邀请北京大学、中国人民大学、武汉大学、最高人民法院、最高人民检察院、公安部等单位的专家、教授、博士，共同编写了一套《定罪与量刑丛书》，力图奉献给读者一套全面、系统、详细、有一定深度且实用性突出的大型刑法实务研究丛书。这套丛书历时3年多，共出版了三十二本。

《定罪与量刑丛书》出版后重印多次，取得了广泛的影响，得到高铭暄、马克昌等知名教授的高度评价。高铭暄教授说：“这对中国刑法学的研究是一个贡献！”为了深入研究《定罪与量刑丛书》中的某些理论问题，有利于读者更加系统地结合实务学习上述《定罪与量刑丛书》，在广大读者的强烈要求下，编委会决定在完成《定罪与量刑丛书》的同时，推出与之配套的《定罪与量刑案例评析丛书》（简称《案例评析丛书》）。《案例评析丛

书》作为《定罪与量刑丛书》的姊妹篇，两者书名相对应，作者也尽量保持原班人马。

《案例评析丛书》的编写体例大致由三部分内容组成：

第一编 “某罪”(或者“某类罪”)定罪量刑中的疑难问题

该部分是已经出版的相应的《定罪与量刑丛书》一书的深化，是研究某罪（或者某类罪）的“精华”内容。分专题撰写（一个专题为一章），主要是在认定本罪与非罪、此罪与彼罪、既遂与未遂、一罪与数罪以及量刑中的疑难问题，阐释权威，言简意赅。

第二编 “某罪”(或者“某类罪”)案例评析

该部分所选案例原则上是新刑法颁布实施后出现的有判决结果的案例。每一案例分五部分：一、主要案情；二、法院认定；三、疑难问题；四、分歧意见；五、评析意见。其中，“主要案情”部分简明扼要地介绍案情的主要内容；“法院认定”主要介绍法院认定的罪名与量刑刑种；“疑难问题”点出本案理论上的关键点，引导读者分析案情；“分歧意见”详细说明每种观点及其理由，但不加以评价；“评析意见”深入评析每种观点的正确和不足之处，然后进行综述，表明作者的态度。

第三部分 相关法律、法规和司法解释

该部分主要是：一、相关的法律、法规；二、相关刑事司法解释。重点是司法解释与有关司法部门内部规定。

《定罪与量刑案例评析丛书》的编写得到了刑法理论界和有关司法机关的大力支持，有幸继续聘请到著名刑法学家高铭喧教授和马克昌教授担任学术顾问。本丛书仍然设立编委会，编委会主任是张穹教授（最高人民检察院副检察长，中国人民大学法学院兼职教授）。编委会的成员由各本书的主要作者组成。

基于中国民主法制出版社诸位领导的魄力、胆识和范春雪编

辑卓有成效的辛勤劳动，使《定罪与量刑丛书》姐妹篇《定罪与量刑案例评析丛书》得以顺利出版，在这里向他们表示真诚的谢意！

因新刑法的案例积累还不够，新刑法的理论研究也不成熟，加之作者水平有限，存在疏漏和不当之处难免，敬祈专家和读者批评指正。

《定罪与量刑案例评析丛书》主编 鲜铁可*

2002年10月4日

* 鲜铁可的联系地址是：北京市北河沿大街147号，最高人民检察院公诉厅。
邮政编码：100726；电子信箱 zhouyh7066@263.net

目 录

第一编 妨害司法犯罪定罪量刑中的疑难问题

第一章 妨害证据犯罪定罪量刑中的疑难问题·····	(2)
第一节 伪证罪·····	(2)
一、伪证罪与非罪·····	(2)
二、伪证罪与诬告陷害罪的区别·····	(3)
三、伪证罪与包庇罪、包庇毒品犯罪分子罪的界限··	(3)
第二节 辩护人、诉讼代理人毁灭证据、伪造证据、妨害作证罪·····	(4)
一、辩护人、诉讼代理人毁灭证据、伪造证据、妨害作证罪与非罪·····	(4)
二、本罪与伪证罪的区别·····	(5)
第三节 妨害作证罪·····	(5)
一、罪与非罪划分问题·····	(6)
二、本罪与伪证罪的界限·····	(6)
三、本罪与辩护人、诉讼代理人毁灭证据、伪造证据、妨害作证罪的界限·····	(7)
四、一罪与数罪问题·····	(7)
第四节 帮助毁灭、伪造证据罪·····	(8)
一、帮助毁灭、伪造证据罪与非罪·····	(8)

2 妨害司法犯罪定罪量刑案例评析

二、本罪与伪证罪的界限·····	(9)
三、本罪与辩护人、诉讼代理人毁灭证据、伪造证据、妨害作证罪的界限·····	(9)
四、一罪与数罪·····	(10)
第五节 打击报复证人罪·····	(10)
一、打击报复证人罪的犯罪主体·····	(10)
二、打击报复证人罪与非罪·····	(11)
三、本罪与第 234 条故意伤害罪的界限·····	(11)
四、本罪与第 254 条报复陷害罪的界限·····	(12)
五、本罪与妨害作证罪的界限·····	(12)
六、如何处理打击报复证人罪与其他犯罪的法条竞合·····	(13)
第六节 拒绝提供间谍犯罪证据罪·····	(15)
一、拒绝提供间谍犯罪证据罪与非罪·····	(15)
二、本罪与窝藏、包庇罪的界限·····	(16)
三、拒绝提供间谍犯罪证据罪的量刑·····	(16)
第二章 妨害司法程序犯罪定罪量刑中的疑难问题·····	(18)
第一节 扰乱法庭秩序罪·····	(18)
一、扰乱法庭秩序罪与非罪·····	(18)
二、本罪与聚众扰乱社会秩序罪的界限·····	(19)
三、本罪与第 277 条妨害公务罪的界限·····	(19)
四、本罪的处理程序·····	(20)
第二节 窝藏、包庇罪·····	(22)
一、窝藏、包庇罪与非罪·····	(22)
二、窝藏、包庇罪的既遂与未遂·····	(23)
三、本罪与伪证罪的界限·····	(23)
四、窝藏、包庇罪与事前有通谋的共同犯罪的区别·····	(24)

五、包庇罪与帮助毁灭、伪造证据罪的区别·····	(24)
六、窝藏、包庇罪与包庇、纵容黑社会性质组织罪 的区别·····	(25)
七、窝藏、包庇罪的量刑·····	(26)
第三节 窝藏、转移、收购、销售赃物罪·····	(26)
一、如何从故意与过失角度划分窝藏、转移、收购、 销售赃物罪与非罪·····	(27)
二、如何理解本罪的犯罪本质·····	(27)
三、本罪的犯罪对象·····	(29)
四、如何理解本罪主观方面的内容·····	(34)
五、如何理解赃物犯罪中“数额”的作用·····	(38)
六、本罪与盗窃、诈骗等其他犯罪的关系·····	(42)
第四节 拒不执行判决、裁定罪·····	(44)
一、拒不执行判决、裁定罪与非罪·····	(44)
二、本罪与妨害公务罪的界限·····	(45)
三、本罪的管辖·····	(45)
第五节 非法处置查封、扣押、冻结的财产罪·····	(46)
一、非法处置查封、扣押、冻结的财产罪与非罪·····	(46)
二、本罪与窝赃、销赃罪的界限·····	(46)
三、本罪与盗窃罪的界限·····	(47)
四、本罪与拒不执行判决、裁定罪的界限·····	(47)
第三章 破坏监管秩序犯罪定罪量刑中的疑难问题·····	(48)
第一节 破坏监管秩序罪·····	(48)
一、非法处置查封、扣押、冻结的财产罪与非罪的 界限·····	(48)
二、本罪与聚众扰乱社会秩序罪的界限·····	(49)
三、本罪与故意伤害罪的界限·····	(50)



四、本罪与寻衅滋事罪的界限·····	(50)
五、关于共同犯罪的认定·····	(51)
六、破坏监管秩序罪中自首的认定·····	(53)
七、破坏监管秩序罪的量刑·····	(54)
第二节 脱逃罪·····	(56)
一、脱逃罪与非罪的区别·····	(56)
二、脱逃犯罪过程中的犯罪形态问题·····	(58)
三、脱逃案件中的一罪与数罪问题·····	(61)
四、关于暴力性脱逃的量刑·····	(64)
第三节 劫夺被押解人员罪·····	(67)
一、劫夺被押解人员罪与非罪的界限·····	(67)
二、劫夺被押解人员罪与脱逃罪的界限·····	(68)
第四节 组织越狱罪·····	(68)
一、组织越狱罪与非罪的界限·····	(68)
二、本罪与脱逃罪的界限·····	(69)
第五节 暴动越狱罪·····	(69)
一、本罪与劫夺被押解人员罪的界限·····	(69)
二、本罪与组织越狱罪的界限·····	(70)
第六节 聚众持械劫狱罪·····	(71)
一、聚众持械劫狱罪与非罪的界限·····	(71)
二、本罪与暴动越狱罪·····	(71)
三、聚众持械劫狱罪中一罪与数罪·····	(72)
第四章 侵权性妨害司法犯罪定罪量刑中的疑难问题·····	(73)
第一节 非法拘禁罪·····	(73)
一、非法拘禁罪与非罪·····	(73)
二、绑架罪与非法拘禁罪的界限·····	(74)
三、非法拘禁罪一罪与数罪·····	(76)

四、非法拘禁罪的量刑·····	(78)
第二节 诬告陷害罪·····	(80)
一、本罪与错告、检举失实的界限·····	(81)
二、本罪与一般诬告陷害行为的界限·····	(81)
三、诬告陷害罪既遂与未遂的区分·····	(82)
第三节 非法搜查罪·····	(83)
一、本罪与合法搜查的界限·····	(83)
二、本罪与侦查人员在合法搜查中有违法现象的 界限·····	(83)
三、非法搜查罪的量刑·····	(84)
第四节 刑讯逼供罪·····	(84)
一、罪与非罪的界限·····	(84)
二、本罪与非法拘禁罪的界限·····	(86)
三、刑讯逼供罪的量刑·····	(86)
第五节 暴力取证罪·····	(88)
一、罪与非罪的界限·····	(88)
二、一罪与数罪的界限·····	(89)
三、本罪与刑讯逼供罪的区别·····	(90)
第六节 虐待被监管人罪·····	(90)
一、罪与非罪的界限·····	(91)
二、本罪与刑讯逼供罪的界限·····	(91)
三、虐待被监管人罪的量刑·····	(92)
第五章 渎职性妨害司法犯罪定罪量刑中的疑难问题·····	(94)
第一节 徇私枉法罪·····	(94)
一、徇私枉法罪与诬告陷害罪的界限·····	(94)
二、徇私枉法罪与包庇罪的界限·····	(95)
三、本罪与放纵制售伪劣商品罪的界限·····	(95)

四、徇私枉法罪、枉法裁判罪与受贿罪的区别·····	(96)
五、关于本罪的立案标准·····	(96)
六、关于责任的认定·····	(97)
七、关于后果的问题·····	(99)
第二节 枉法裁判罪·····	(100)
一、枉法裁判罪与非罪·····	(100)
二、枉法裁判罪的量刑·····	(101)
第三节 私放在押人员罪·····	(102)
一、私放在押人员罪与非罪的界限·····	(102)
二、划清私放在押人员罪与玩忽职守罪(失职致使 在押人员脱逃罪)的界限·····	(103)
三、本罪与脱逃罪共犯的区分·····	(105)
四、本罪与“徇私枉法罪”的界限·····	(106)
五、本罪与徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪 的界限·····	(106)
六、本罪与放纵走私罪的区别·····	(107)
七、关于既遂、未遂问题·····	(107)
八、监管机关收取罪犯费用后释放罪犯的行为如何 认定·····	(108)
九、监管工作人员非法使罪犯假释、保外就医、取保 候审的可否按私放在押人员罪论处·····	(108)
十、私放在押人员罪的量刑·····	(110)
第四节 失职致使在押人员脱逃罪·····	(112)
一、失职致使在押人员脱逃罪与非罪·····	(112)
二、关于“严重不负责任”的认定·····	(113)
三、认定本罪还应注意以下问题·····	(114)
四、司法实践中主要注意司法工作人员严重不负	

责任致使犯罪嫌疑人、被告人、罪犯脱逃在 主观上存在放任的间接故意的情况下，一般 定本罪，不定私放在押人员罪·····	(115)
五、失职致使在押人员脱逃罪的量刑·····	(115)
第五节 徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪·····	(117)
一、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪与非罪·····	(117)
二、本罪与在办理减刑、假释或暂予监外执行中的 一般违法行为的区分·····	(119)
三、本罪与刑法第 399 条规定的徇私枉法罪的界限·····	(119)
四、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪的量刑·····	(120)
第六节 徇私舞弊不移交刑事案件罪·····	(120)
一、徇私舞弊不移交刑事案件罪与非罪·····	(121)
二、徇私舞弊不移交刑事案件罪与徇私枉法罪的 界限·····	(122)
三、本罪与放纵走私罪的界限·····	(122)
四、公安人员犯刑法第 402 条、第 399 条规定之罪 如何界定·····	(123)
五、徇私舞弊不移交刑事案件罪的量刑·····	(127)
第七节 帮助犯罪分子逃避处罚罪·····	(128)
一、本罪与玩忽职守罪的界限·····	(128)
二、本罪与泄露国家秘密罪的界限·····	(129)
三、本罪与私放在押人员罪的界限·····	(129)
四、关于立案标准·····	(130)

第二编 妨害司法犯罪案例评析

案例①：李某伪证案

- 伪证罪的主观与客观特征…………… (132)
- 案例②：周某伪证案
 - 伪证罪与其他犯罪的区别…………… (137)
- 案例③：刘某犯辩护人妨害作证案
 - 辩护人妨害作证的犯罪构成…………… (142)
- 案例④：夏某犯辩护人妨害作证案
 - 辩护人妨害作证罪是否以发生危害后果
为构成要件…………… (145)
- 案例⑤：卓某妨害作证案
 - 妨害作证罪与包庇罪…………… (150)
- 案例⑥：牛某帮助毁灭、伪造证据案
 - 帮助毁灭、伪造证据罪与包庇罪的区别…………… (152)
- 案例⑦：张某帮助毁灭、伪造证据案
 - 帮助毁灭、伪造证据罪中的间接故意…………… (157)
- 案例⑧：王某打击报复证人案
 - “证人”的含义之争…………… (162)
- 案例⑨：何某包庇案
 - 包庇罪与徇私枉法罪的区别…………… (168)
- 案例⑩：田某包庇案
 - 包庇罪与伪证罪的区别…………… (172)
- 案例⑪：于某等包庇案
 - 包庇罪与其他犯罪的区别…………… (175)
- 案例⑫：齐某窝藏赃物案
 - 对“赃物”之理解…………… (180)
- 案例⑬：梁某销售赃物案
 - 如何理解销售赃物罪中的“明知”…………… (184)
- 案例⑭：段某、闫某销售赃物案

——销售赃物罪与盗窃共犯的区别及购赃 自用行为的定性·····	(189)
案例⑮: 李某窝藏、转移、收购、销售赃物案 ——赃物犯罪与盗窃罪的区别·····	(193)
案例⑯: 陈某拒不执行法院判决、裁定案 ——拒不执行法院判决、裁定罪中的“情节” 认定·····	(196)
案例⑰: 龙某脱逃案 ——脱逃罪与强制措施的合法性 (1) ·····	(199)
案例⑱: 吴某脱逃案 ——脱逃罪与强制措施的合法性 (2) ·····	(203)
案例⑲: 刘某脱逃案 ——脱逃罪中的共犯·····	(205)
案例⑳: 周某等脱逃案 ——脱逃罪与其他犯罪的区别·····	(209)
案例㉑: 董某劫夺被押解人员案 ——劫夺被押解人员罪与妨害公务罪的区别·····	(215)
案例㉒: 闽某非法拘禁案 ——非法拘禁罪中的“情节” (1) ·····	(219)
案例㉓: 肖某等人非法拘禁案 ——非法拘禁罪中的“情节” (2) ·····	(222)
案例㉔: 苗某等人非法拘禁案 ——非法拘禁罪中的共同犯罪·····	(227)
案例㉕: 张某等人非法拘禁案 ——非法拘禁罪中的间接正犯·····	(231)
案例㉖: 林某非法拘禁案 ——非法拘禁罪与绑架罪的关系 (1) ·····	(237)