

3

中国刑事犯罪 立案·定罪·量刑标准

妨害社会管理秩序、渎职犯罪

张世琦 编著

ZHONG GUO XING SHI FAN ZUI

LI AN DING ZUI LIANG XING BIAO ZHUN



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

3

中国刑事犯罪 立案·定罪·量刑标准

张青位主编
张青位 张明楷 主编

法律出版社

2012年10月

法律出版社



中国刑事犯罪 立案·定罪·量刑标准

妨害社会管理秩序、渎职犯罪

张世琦 编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

编者前言

刑法的主要内容,就是要确定哪些行为是犯罪、是否可以达到立案的标准、其罪名怎样、对各种犯罪要根据哪些情况决定刑罚、具体的刑罚又是什么。本丛书共有四册,内容分别是:(1)定罪、量刑总原则;(2)危害国家安全、公共安全、国防利益和侵犯人身权利、民主权利、财产方面的犯罪及军职罪;(3)妨害社会管理秩序、渎职犯罪;(4)破坏经济秩序、贪污贿赂犯罪。

本丛书具有以下特点:

一、全面。刑法规定的所有罪名,一个不漏地全面介绍;犯罪的四个构成要件,一个不缺;关于立案、定罪和量刑的所有司法解释,全部囊括其中,并且标明出处,便于从网络上或其他方面查考。

二、实用。刑法规定的每一个罪都按照【罪名】、【定罪】、【立案与量刑】三方面进行阐述,简洁明了。

三、准确。刑法于1997年修订后,全国人民代表大会常务委员会和最高人民法院、最高人民检察院先后作出许多规定和解释,有的新规定、新解释又修改了或者废除了旧规定、旧解释。为了便于查阅,本书把所有新规定和新解释按照罪名详细分类,有序排列。

本丛书依据的法律和司法解释资料最新,包括《中华人民共和国刑法修正案(六)》、《最高人民法院、最高人民检察院关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名的补充规定(三)》等。

本丛书内容新、罪名全、语言通俗易懂、实用性强。它不仅是法律工作者的必备工具书,也是一般社会公民学习刑法、维护自身合法权益的必备读物。

辽宁省高级人民法院 张世琦

2007年12月

目 录

第一章 妨害社会管理秩序方面的犯罪	(1)
第一节 扰乱公共秩序罪	(1)
1. 妨害公务罪(第 277 条)	(1)
2. 煽动暴力抗拒法律实施罪(第 278 条)	(4)
3. 招摇撞骗罪(第 279 条)	(6)
4. 伪造、变造、买卖国家机关公文、证件、印章罪(第 280 条第 1 款)	(7)
5. 盗窃、抢夺、毁灭国家机关公文、证件、印章罪(第 280 条第 1 款)	(10)
6. 伪造公司、企业、事业单位、人民团体印章罪(第 280 条第 2 款)	(11)
7. 伪造、变造居民身份证罪(第 280 条第 3 款)	(13)
8. 非法生产、买卖警用装备罪(第 281 条)	(14)
9. 非法获取国家秘密罪(第 282 条第 1 款)	(16)
10. 非法持有国家绝密、机密文件、资料、物品罪(第 282 条第 2 款)	(17)
11. 非法生产、销售间谍专用器材罪(第 283 条)	(20)
12. 非法使用窃听、窃照专用器材罪(第 284 条)	(21)
13. 非法侵入计算机信息系统罪(第 285 条)	(22)
14. 破坏计算机信息系统罪(第 286 条)	(24)
15. 扰乱无线电通讯管理秩序罪(第 288 条)	(25)

16. 聚众扰乱社会秩序罪(第 290 条第 1 款) (27)
17. 聚众冲击国家机关罪(第 290 条第 2 款) (29)
18. 聚众扰乱公共场所秩序、交通秩序罪(第 291 条) (30)
19. 投放虚假危险物质罪(第 291 条之一) (32)
20. 编造、故意传播虚假恐怖信息罪(第 291 条之一) (33)
21. 聚众斗殴罪(第 292 条第 1 款) (35)
22. 寻衅滋事罪(第 293 条) (36)
23. 组织、领导、参加黑社会性质组织罪(第 294 条第 1 款) (38)
24. 入境发展黑社会组织罪(第 294 条第 2 款) (41)
25. 包庇、纵容黑社会性质组织罪(第 294 条第 4 款) (43)
26. 传授犯罪方法罪(第 295 条) (45)
27. 非法集会、游行、示威罪(第 296 条) (48)
28. 非法携带武器、管制刀具、爆炸物参加集会、游行、示威罪(第 297 条) (49)
29. 破坏集会、游行、示威罪(第 298 条) (51)
30. 侮辱国旗、国徽罪(第 299 条) (53)
31. 组织、利用会道门、邪教组织、利用迷信破坏法律实施罪(第 300 条第 1 款) (54)
32. 组织、利用会道门、邪教组织、利用迷信致人死亡罪(第 300 条第 2 款) (57)
33. 聚众淫乱罪(第 301 条第 1 款) (58)
34. 引诱未成年人聚众淫乱罪(第 301 条第 2 款) (60)
35. 盗窃、侮辱尸体罪(第 302 条) (60)

36. 赌博罪(第303条第1款)	(62)
37. 开设赌场罪(第303条第2款)	(64)
38. 故意延误投递邮件罪(第304条)	(66)
第二节 妨害司法罪	(67)
1. 伪证罪(第305条)	(67)
2. 辩护人、诉讼代理人毁灭证据、伪造证据、妨害作证 罪(第306条)	(70)
3. 妨害作证罪(第307条第1款)	(72)
4. 帮助毁灭、伪造证据罪(第307条第2款)	(74)
5. 打击报复证人罪(第308条)	(76)
6. 扰乱法庭秩序罪(第309条)	(78)
7. 窝藏、包庇罪(第310条)	(79)
8. 拒绝提供间谍犯罪证据罪(第311条)	(82)
9. 掩饰、隐瞒犯罪所得、犯罪所得收益罪(第312条)	(83)
10. 拒不执行判决、裁定罪(第313条)	(86)
11. 非法处置查封、扣押、冻结的财产罪(第314条)	(88)
12. 破坏监管秩序罪(第315条)	(90)
13. 脱逃罪(第316条第1款)	(92)
14. 劫夺被押解人员罪(第316条第2款)	(93)
15. 组织越狱罪(第317条第1款)	(95)
16. 暴动越狱罪(第317条第2款)	(96)
17. 聚众持械劫狱罪(第317条第2款)	(97)
第三节 妨害国(边)境管理罪	(99)
1. 组织他人偷越国(边)境罪(第318条)	(99)
2. 骗取出境证件罪(第319条)	(101)
3. 提供伪造、变造的出入境证件罪(第320条)	(104)
4. 出售出入境证件罪(第320条)	(106)

5. 运送他人偷越国(边)境罪(第 321 条) (108)
 6. 偷越国(边)境罪(第 322 条) (110)
 7. 破坏界碑、界桩罪(第 323 条) (112)
 8. 破坏永久性测量标志罪(第 323 条) (113)
- 第四节 妨害文物管理罪..... (115)
1. 故意损毁文物罪(第 324 条第 1 款) (115)
 2. 故意损毁名胜古迹罪(第 324 条第 2 款) (117)
 3. 过失损毁文物罪(第 324 条第 3 款) (118)
 4. 非法向外国人出售、赠送珍贵文物罪(第 325 条) (120)
 5. 倒卖文物罪(第 326 条) (121)
 6. 非法出售、私赠文物藏品罪(第 327 条) (123)
 7. 盗掘古文化遗址、古墓葬罪(第 328 条第 1 款) (125)
 8. 盗掘古人类化石、古脊椎动物化石罪(第 328 条第 2 款) (127)
 9. 抢夺、窃取国有档案罪(第 329 条第 1 款) (129)
 10. 擅自出卖、转让国有档案罪(第 329 条第 2 款) (131)
- 第五节 危害公共卫生罪..... (132)
1. 妨害传染病防治罪(第 330 条) (132)
 2. 传染病菌种、毒种扩散罪(第 331 条) (135)
 3. 妨害国境卫生检疫罪(第 332 条) (137)
 4. 非法组织卖血罪(第 333 条第 1 款) (138)
 5. 强迫卖血罪(第 333 条第 1 款) (140)
 6. 非法采集、供应血液、制作、供应血液制品罪(第 334 条第 1 款) (141)
 7. 采集、供应血液、制作、供应血液制品事故罪(第 334 条第 2 款) (142)
 8. 医疗事故罪(第 335 条) (144)

9. 非法行医罪(第336条第1款)	(146)
10. 非法进行节育手术罪(第336条第2款)	(148)
11. 逃避动植物检疫罪(第337条)	(149)
第六节 破坏环境资源保护罪	(152)
1. 重大环境污染事故罪(第338条)	(152)
2. 非法处置进口的固体废物罪(第339条第1款)	(155)
3. 擅自进口固体废物罪(第339条第2款)	(157)
4. 非法捕捞水产品罪(第340条)	(160)
5. 非法猎捕、杀害珍贵、濒危野生动物罪(第341条第 1款)	(162)
6. 非法收购、运输、出售珍贵、濒危野生动物、珍贵、濒 危野生动物制品罪(第341条第1款)	(165)
7. 非法狩猎罪(第341条第2款)	(167)
8. 非法占用农用地罪(第342条)	(168)
9. 非法采矿罪(第343条第1款)	(170)
10. 破坏性采矿罪(第343条第2款)	(172)
11. 非法采伐、毁坏国家重点保护植物罪(第344条)	(173)
12. 非法收购、运输、加工、出售国家重点保护植物、国 家重点保护植物制品罪(第344条)	(175)
13. 盗伐林木罪(第345条第1款)	(176)
14. 滥伐林木罪(第345条第2款)	(179)
15. 非法收购、运输盗伐、滥伐的林木罪(第345条第3 款)	(181)
第七节 走私、贩卖、运输、制造毒品罪	(183)
1. 走私、贩卖、运输、制造毒品罪(第347条)	(185)
2. 非法持有毒品罪(第348条)	(191)
3. 包庇毒品犯罪分子罪(第349条第1款、第2款)	(195)

4. 窝藏、转移、隐瞒毒品、毒赃罪(第349条第1款)…… (196)
 5. 走私制毒物品罪(第350条第1款)…………… (198)
 6. 非法买卖制毒物品罪(第350条第1款)…………… (200)
 7. 非法种植毒品原植物罪(第351条)…………… (202)
 8. 非法买卖、运输、携带、持有毒品原植物种子、幼苗罪
(第352条)…………… (203)
 9. 引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪(第353条第1款)…… (205)
 10. 强迫他人吸毒罪(第353条第2款)…………… (207)
 11. 容留他人吸毒罪(第354条)…………… (208)
 12. 非法提供麻醉药品、精神药品罪(第355条)…………… (209)
- 第八节 组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪…………… (211)
1. 组织卖淫罪(第358条第1款)…………… (211)
 2. 强迫卖淫罪(第358条第1款)…………… (214)
 3. 协助组织卖淫罪(第358条第3款)…………… (216)
 4. 引诱、容留、介绍卖淫罪(第359条第1款)…………… (218)
 5. 引诱幼女卖淫罪(第359条第2款)…………… (220)
 6. 传播性病罪(第360条第1款)…………… (221)
 7. 嫖宿幼女罪(第360条第2款)…………… (223)
- 第九节 制作、贩卖、传播淫秽物品罪…………… (224)
1. 制作、复制、出版、贩卖、传播淫秽物品牟利罪(第
363条第1款)…………… (225)
 2. 为他人提供书号出版淫秽书刊罪(第363条第2
款)…………… (230)
 3. 传播淫秽物品罪(第364条第1款)…………… (232)
 4. 组织播放淫秽音像制品罪(第364条第2款)…………… (234)
 5. 组织淫秽表演罪(第365条)…………… (236)

第二章 渎职方面的犯罪	(239)
1. 滥用职权罪(第397条)	(239)
2. 玩忽职守罪(第397条)	(244)
3. 故意泄露国家秘密罪(第398条)	(248)
4. 过失泄露国家秘密罪(第398条)	(251)
5. 徇私枉法罪(第399条第1款)	(252)
6. 民事、行政枉法裁判罪(第399条第2款)	(256)
7. 执行判决、裁定失职罪(第399条第3款)	(259)
8. 执行判决、裁定滥用职权罪(第399条第3款)	(260)
9. 枉法仲裁罪(第399条之一)	(262)
10. 私放在押人员罪(第400条第1款)	(263)
11. 失职致使在押人员脱逃罪(第400条第2款)	(266)
12. 徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪(第401 条)	(268)
13. 徇私舞弊不移交刑事案件罪(第402条)	(271)
14. 滥用管理公司、证券职权罪(第403条)	(273)
15. 徇私舞弊不征、少征税款罪(第404条)	(275)
16. 徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪(第405 条第1款)	(277)
17. 违法提供出口退税凭证罪(第405条第2款)	(279)
18. 国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪(第 406条)	(281)
19. 违法发放林木采伐许可证罪(第407条)	(283)
20. 环境监管失职罪(第408条)	(285)
21. 传染病防治失职罪(第409条)	(288)
22. 非法批准征用、占用土地罪(第410条)	(290)
23. 非法低价出让国有土地使用权罪(第410条)	(292)

24. 放纵走私罪(第411条)……………(294)
25. 商检徇私舞弊罪(第412条第1款)……………(296)
26. 商检失职罪(第412条第2款)……………(298)
27. 动植物检疫徇私舞弊罪(第413条第1款)……………(300)
28. 动植物检疫失职罪(第413条第2款)……………(302)
29. 放纵制售伪劣商品犯罪行为罪(第414条)……………(303)
30. 办理偷越国(边)境人员出入境证件罪(第415条)……………(306)
31. 放行偷越国(边)境人员罪(第415条)……………(308)
32. 不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪(第416条第1款)……………(309)
33. 阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪(第416条第2款)……………(311)
34. 帮助犯罪分子逃避处罚罪(第417条)……………(313)
35. 招收公务员、学生徇私舞弊罪(第418条)……………(315)
36. 失职造成珍贵文物损毁、流失罪(第419条)……………(317)

第一章 | 妨害社会管理秩序方面的犯罪

为了使国家的社会管理活动正常进行,我国刑法分则第六章,把各种妨害社会管理秩序的犯罪行为规定出 123 个具体罪名,并规定出不同的量刑标准。刑法上把这类犯罪统称为妨害社会管理秩序罪。

由于社会管理是多方面的管理,所以,妨害社会管理的行为也表现为多方面。刑法分则把这类犯罪又进一步归类,分成以下九个方面:一是扰乱公共秩序罪;二是妨害司法罪;三是妨害国(边)境管理罪;四是妨害文物管理罪;五是危害公共卫生罪;六是破坏环境资源保护罪;七是走私、贩卖、运输、制造毒品罪;八是组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪;九是制造、贩卖、传播淫秽物品罪。下边,我们对这类犯罪的各个具体罪名进行阐述。

第一节 扰乱公共秩序罪

1. 妨害公务罪

【罪名】

妨害公务罪由《刑法》第 277 条规定,它是指以暴力、威胁方法,阻碍国家工作人员依法执行职务,阻碍全国人民代表大会和地方各级人民代表大会代表依法执行代表职务,阻碍红十字会工作人员依法履行职责的行为,或者故意阻碍国家安全机关、公安机关依法执行

国家安全工作任务,没有使用暴力、威胁方法,但造成严重后果的行为。

【定罪】

本罪的四个构成要件是:

第一,侵犯的客体,是国家工作人员的公务活动。所谓公务,是指公共事务,即国家工作人员依法执行的职务。这种犯罪侵犯的对象是正在依法执行职务或者任务的国家工作人员。如果对滥用职权的国家工作人员进行阻止,或者在执行公务之后对国家工作人员行凶报复的,均不构成本罪。

第二,在客观方面,表现为以暴力、威胁的方法,阻碍国家工作人员依法执行职务,以暴力、威胁的方法,阻碍全国人民代表大会和地方各级人民代表大会代表依法执行代表职务;以暴力、威胁方法,阻碍红十字会工作人员依法履行职责的行为;或者虽然没有使用暴力、威胁方法,但故意阻碍国家安全机关、公安机关依法执行国家安全工作任务,造成严重后果的行为。

第三,本罪的主体是一般主体。

第四,主观方面是故意,即明知侵犯的对象是正在依法执行公务的国家工作人员、人大代表、红十字会工作人员而使其不能执行自己的公务。

认定本罪要注意以下问题:

(1)要划分本罪的一罪与数罪的界限。在一种行为同时触犯了妨害公务罪与其他严重犯罪而构成想象竞合犯的情况下,应该按照处理想象竞合犯的原则,选择其中一个重罪处罚。如果行为人以重伤、杀人的暴力,阻碍国家工作人员依法执行职务或者任务,这就构成了妨害公务罪与故意伤害罪、故意杀人罪的想象竞合犯,应当认定为故意伤害罪或者故意杀人罪。行为人以抢夺军警人员、公安司

法人员枪支的手段,妨害其执行公务的,属于妨害公共罪与抢夺枪支罪的竞合犯,应该以处罚较重的抢夺枪支罪论处。

(2)要划清本罪与抗税罪的界限。这两种犯罪的主要区别是:一是主体不同。本罪的主体是一般主体;而抗税罪的主体是特殊主体,即负有纳税义务或者扣缴税款义务的纳税人。二是目的不同。前者以妨害公务执行为目的;而后者以抗拒缴纳税款为目的。

(3)要划清本罪与《刑法》第242条第2款规定的聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪的界限。这两种犯罪的主要区别是:一是主体不同。前者是一般主体;而后者为首要分子。二是在客观方面表现不完全相同。前者一般是单个或者数个人活动;而后者则是聚众活动。前者主要以暴力、威胁方法进行;而后者则不以暴力、威胁方法为限,只要是聚众阻碍解救工作,即可构成此罪。

(4)根据2000年4月24日最高人民检察院《关于以暴力威胁方法阻碍事业编制人员依法执行行政执法职务是否可对侵害人以妨害公务罪论处的批复》的规定,对于以暴力、威胁方法阻碍国有事业单位人员依照法律、行政法规的规定,执行行政执法职务的,或者以暴力、威胁方法阻碍国家机关中受委托从事行政执法活动的事业编制人员执行行政执法职务的,可以对侵害人以妨害公务罪追究刑事责任。

(5)根据2001年6月4日最高人民法院、最高人民检察院《关于办理组织和利用邪教组织犯罪案件具体应用法律若干问题的解释(二)》第7条的规定,邪教组织人员以暴力、威胁方法阻碍国家机关工作人员依法执行职务的,依照《刑法》第277条第1款的规定,以妨害公务罪定罪处罚。其行为同时触犯刑法其他规定的,依照处罚较重的规定定罪处罚。

(6)根据2002年7月8日最高人民检察院《关于办理非法经营食盐刑事案件具体应用法律若干问题的解释》的规定,以暴力、威胁

方法,阻碍行政执法人员依法行使盐业管理职务的,依照《刑法》第277条的规定,以妨害公务罪追究刑事责任。其非法经营行为已构成犯罪的,依照数罪并罚的规定追究刑事责任。

(7)根据2003年5月14日最高人民法院、最高人民检察院《关于办理妨害预防、控制突发传染病疫情等灾害的刑事案件具体应用法律若干问题的解释》第8条的规定,以暴力、威胁方法,阻碍国家机关工作人员、红十字会工作人员依法履行为防治突发传染病疫情等灾害而采取的防疫、检疫、强制隔离、隔离治疗等预防、防治措施的,依照《刑法》第277条第1款、第3款的规定,以妨害公务罪定罪处罚。

(8)根据1998年5月8日最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家工商行政管理局《关于依法查处盗窃、抢劫机动车案件的规定》第1条的规定,司法机关依法查处盗窃、抢劫机动车案件,任何单位和个人都应当予以协助。以暴力、威胁方法阻碍司法工作人员依法办案的,依照《刑法》第277条第1款的规定,以妨害公务罪处罚。

【立案与量刑】

根据《刑法》第277条的规定,犯妨害公务罪的,判处3年以下有期徒刑、拘役、管制或者罚金。

2. 煽动暴力抗拒法律实施罪

【罪名】

煽动暴力抗拒法律实施罪由《刑法》第278条规定,是指煽动群众暴力抗拒国家法律、行政法规实施,扰乱社会秩序的行为。

【定罪】

本罪的四个构成要件是:

第一,侵犯的客体,是国家法律的实施秩序。

第二,在客观方面,表现为煽动群众暴力抗拒国家法律、行政法规的实施,扰乱社会秩序的行为。所谓煽动,是指以鼓动性言词或者文字,进行劝诱、引导,促使他人去实施犯罪活动。煽动的内容必须是暴力抗拒国家法律实施,煽动的对象必须是群众。如果煽动群众以和平方式,比如沉默的方式抗拒国家法律、行政法规的实施,或者煽动一两个人暴力抗拒国家法律实施,均不构成本罪。

第三,本罪的主体是一般主体。

第四,主观方面是故意。

本罪与煽动颠覆国家政权罪不同。二者的区别是:一是侵犯的客体不同。本罪的客体是国家法律的实施秩序;而后罪侵犯的客体是人民民主专政的政权和社会主义制度。二是煽动的内容不同。三是对犯罪主观方面的要求不同。本罪不要求特定的目的;而后罪要求具有推翻人民民主专政和社会主义制度的目的。

【立案与量刑】

根据《刑法》第 278 条的规定,对犯本罪的处罚分以下两个幅度:

一是犯本罪的,判处 3 年以下有期徒刑、拘役、管制或者剥夺政治权利;

二是造成严重后果的,判处 3 年以上 7 年以下有期徒刑。这里所说的“严重后果”,目前没有明确的司法解释。在审判实践中,一般认为是指:被煽动的人数众多的;群众轻信煽动而使用暴力抗拒国家法律、行政法规实施的;造成人身伤害或者较大财产损失的;造成生产、工作、教学、科研不能正常进行的;煽动暴力抗拒法律、法规实施,导致社会动荡不安的;造成其他严重后果的。行为人对所造成的严重后果,必须是出于过失,如果是故意追求这种严重后果的发生,就属于本罪与他罪的牵连犯,应当按照其中的一个重罪处罚。