

师范类法学系列教材

罪刑分析

下册

◎ 张小虎 著

北京大学出版社

D904.01
Z278
7.2411

师 范 类 法 学 系 列 教 材

罪 刑 分 析 下 册

◎ 张小虎 著

北 京 大 学 出 版 社

图书在版编目(CIP)数据

罪刑分析.下册/张小虎著. —北京:北京大学出版社, 2003.5
(师范类法学系列教材)

ISBN 7-301-06249-4

I. 罪… II. 张… III. 犯罪—刑法—中国—师范大学—教材
IV. D924.114

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 024161 号

书 名: 罪刑分析(下册)

著作责任者: 张小虎 著

责任编辑: 冯益娜

标准书号: ISBN 7-301-06249-4/D·0735

出版者: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区中关村 北京大学校内 100871

网 址: <http://cbs.pku.edu.cn> 电子信箱: zpup@pup.pku.edu.cn

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62753121

排 版 者: 兴盛达打字服务社 82715400

印 刷 者: 北京大学印刷厂

890 毫米×1240 毫米 A5 开本 13.25 印张 342 千字

2003 年 5 月第 1 版 2003 年 5 月第 1 次印刷

定 价: 20.00 元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,翻版必究

作者简介

张小虎,男,1962年8月生,江苏南通市人。北京大学法学博士、博士后,现为北京师范大学法律系刑法学教授,中国犯罪学研究会常务理事,曾从事司法实际工作9年。主要研究领域:刑法学、犯罪学、刑事侦查学。在《中国社会科学》、《法学研究》、《社会学研究》等国内外期刊上独立发表法学学术论文六十余篇,其中多篇论文获奖。著有《刑事法律关系的构造与价值》(专著)、《转型期中国社会犯罪原因探析》(专著)、《刑事法总论》(合著)、《中国刑法论》(合著)、《刑法基础理论研究》(合著)等8部。

序

杨春洗^①

刑法学研究的一个重要职责就是超越直观,以理论注释刑法,为司法人员、社会公众提供测量具体案件与抽象刑法之间关系的精确、实用、高效的标尺,由此,赋予刑法以生命。刑法由抽象的文字表述,“文字之解释为先”(Sensus verborum est anima legis)^②,“法律是一种阐释性的概念”^③。“刑法之解释不啻予刑法以生命,无解释则刑法等于死文,毫不发生作用”^④。刑法技术是刑法学之首要的、最基本的研究。

为了适应社会发展的需要,1997年我国刑法作了大幅度的修正,使刑法典成为一个相对庞大的体系。1997年刑法颁布施行后,全国人大常委会又通过1部特别刑法、3部刑法修正案,对刑法作了进一步的修正。紧密关注刑法立法,对刑法进行精深的注释,无论是对理论研究还是对司法实践均有着重大的意义。

张小虎博士从事过9年的司法实际工作,多年来潜心钻研刑法学,有着丰富的实践经验与扎实的理论功底。这本《罪刑分析》新作,对刑法具体各罪刑作了深入、全面、细致的剖析,其主要特点在于:

精确深入。对具体各罪的概念表述,强调“是对这一犯罪普通的、基本的构成要件,主要是客观要件、主观要件和特殊主体的概括描述。不应扩大至普通的、基本的构成要件之外的内容,也

① 中国著名刑法学家,北京大学教授,博士生导师。

② 拉丁法谚。

③ [美]德沃金著:《法律帝国》,李常青译,中国大百科全书出版社1996年版,第364页。

④ 蔡墩铭著:《刑法总论》,三民书局股份有限公司1995年版,第23页。

不应缩小”。就具体各罪的构成要件而言,不仅系统、详尽地分析了具体犯罪的四个方面构成要件,而且对客观要件的构成作了具体要素的分析,使刑法具有了极大的可操作性。对法定刑,按普通犯罪构成、加重犯罪构成等的不同,作了分层次的阐述。定罪比较部分,既点明了有待比较之罪的概念,又对比了其构成要件,尤其是对它们之间可能出现的犯罪形态作了具体的剖析。这些特点,在我国刑法论著中是不多见的。

开拓创新。论著博采众长,对诸多理论与实际问题进行了深入的分析,提出了自己的命题。例如,对侵犯财产罪客体的分析、对殴打行为的分析、对许多条文中“致人重伤、死亡”罪过类型的分析、对不同条文中“暴力”内容的分析、对规范竞合等犯罪形态的分析等等。

简洁明了。概念、构成要件(犯罪客体、客观要件、犯罪主体、主观要件)、量刑规则(普通犯罪构成的法定刑、加重犯罪构成的法定刑、对单位的处罚)、定罪比较等的体例,通篇一致、完整。对诸内容的表述层次分明、条理清晰、概念明确,力求以公式化的框架解析复杂、深奥的刑法内容,使各罪间形成鲜明的对比。

内容新颖。论著对许多问题的阐述都交待了较详尽的理论与实际背景。紧紧把握刑法理论研究的最新成果与刑法立法的最新动态,采用最新的有权解释,并对1997年刑法颁布后,所有的刑法修正案都作了具体的说明。

本论著的这些特点,决定了它对学习、研究、运作刑法工作者的重大意义。本论著是注释刑法学方面具有重大理论与实践价值的力作。

杨春洗

2002年5月1日

于北京大学中关园

目 录

第六章 妨害社会管理秩序罪	(1)
第一节 妨害社会管理秩序罪概述	(1)
一、妨害社会管理秩序罪的概念和构成要件	(1)
二、妨害社会管理秩序罪的种类	(2)
第二节 妨害社会管理秩序罪分述之一	
——扰乱公共秩序罪	(5)
一、妨害公务罪(《刑法》第 277 条)	(5)
二、煽动暴力抗拒法律实施罪(《刑法》第 278 条)	(11)
三、招摇撞骗罪(《刑法》第 279 条)	(13)
四、伪造、变造、买卖国家机关公文、证件、印章罪	
(《刑法》第 280 条第 1 款,《全国人大常委会	
关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇	
犯罪的决定》第 2 条)	(17)
五、盗窃、抢夺、毁灭国家机关公文、证件、印章罪	
(《刑法》第 280 条第 1 款)	(19)
六、伪造公司、企业、事业单位、人民团体印章罪	
(《刑法》第 280 条第 2 款)	(20)
七、伪造、变造居民身份证罪	
(《刑法》第 280 条第 3 款)	(21)
八、非法生产、买卖警用装备罪(《刑法》第 281 条) ...	(22)
九、非法获取国家秘密罪	
(《刑法》第 282 条第 1 款)	(24)
十、非法持有国家绝密、机密文件、资料、物品罪	
(《刑法》第 282 条第 2 款)	(27)
十一、非法生产、销售间谍专用器材罪	

(《刑法》第 283 条)	(28)
十二、非法使用窃听、窃照专用器材罪	
(《刑法》第 284 条)	(29)
十三、非法侵入计算机信息系统罪	
(《刑法》第 285 条)	(31)
十四、破坏计算机信息系统罪(《刑法》第 286 条)	(32)
十五、扰乱无线电通讯管理秩序罪	
(《刑法》第 288 条)	(36)
十六、聚众扰乱社会秩序罪	
(《刑法》第 290 条第 1 款)	(38)
十七、聚众冲击国家机关罪	
(《刑法》第 290 条第 2 款)	(40)
十八、聚众扰乱公共场所秩序、交通秩序罪	
(《刑法》第 291 条)	(42)
十九、投放虚假危险物质罪(《刑法》第 291 条,	
《刑法修正案(三)》第 8 条)	(45)
二十、编造、故意传播虚假恐怖信息罪(《刑法》第 291 条,	
《刑法修正案(三)》第 8 条)	(47)
二十一、聚众斗殴罪(《刑法》第 292 条)	(48)
二十二、寻衅滋事罪(《刑法》第 293 条)	(51)
二十三、组织、领导、参加黑社会性质组织罪	
(《刑法》第 294 条第 1 款)	(55)
二十四、入境发展黑社会组织罪	
(《刑法》第 294 条第 2 款)	(57)
二十五、包庇、纵容黑社会性质组织罪	
(《刑法》第 294 条第 4 款)	(59)
二十六、传授犯罪方法罪(《刑法》第 295 条)	(63)
二十七、非法集会、游行、示威罪	
(《刑法》第 296 条)	(65)
二十八、非法携带武器、管制刀具、爆炸物参加集会、	

游行、示威罪(《刑法》第 297 条)	(68)
二十九、破坏集会、游行、示威罪	
(《刑法》第 298 条)	(70)
三十、侮辱国旗、国徽罪(《刑法》第 299 条)	(71)
三十一、组织、利用会道门、邪教组织、利用迷信破坏	
法律实施罪(《刑法》第 300 条第 1 款)	(72)
三十二、组织、利用会道门、邪教组织、利用迷信致人	
死亡罪(《刑法》第 300 条第 2 款)	(75)
三十三、聚众淫乱罪(《刑法》第 301 条第 1 款)	(77)
三十四、引诱未成年人聚众淫乱罪	
(《刑法》第 301 条第 2 款)	(78)
三十五、盗窃、侮辱尸体罪(《刑法》第 302 条)	(79)
三十六、赌博罪(《刑法》第 303 条)	(79)
三十七、故意延误投递邮件罪(《刑法》第 304 条)	(80)
第三节 妨害社会管理秩序罪分述之二	
——妨害司法罪	(81)
一、伪证罪(《刑法》第 305 条)	(81)
二、辩护人、诉讼代理人毁灭证据、伪造证据、	
妨害作证罪(《刑法》第 306 条)	(84)
三、妨害作证罪(《刑法》第 307 条第 1 款)	(86)
四、帮助毁灭、伪造证据罪	
(《刑法》第 307 条第 2 款)	(89)
五、打击报复证人罪(《刑法》第 308 条)	(90)
六、扰乱法庭秩序罪(《刑法》第 309 条)	(92)
七、窝藏、包庇罪(《刑法》第 310 条)	(93)
八、拒绝提供间谍犯罪证据罪(《刑法》第 311 条)	(94)
九、窝藏、转移、收购、销售赃物罪	
(《刑法》第 312 条)	(95)
十、拒不执行判决、裁定罪(《刑法》第 313 条)	(96)
十一、非法处置查封、扣押、冻结的财产罪	

(《刑法》第 314 条)	(98)
十二、破坏监管秩序罪(《刑法》第 315 条)	(99)
十三、脱逃罪(《刑法》第 316 条第 1 款)	(100)
十四、劫夺被押解人员罪	
(《刑法》第 316 条第 2 款)	(101)
十五、组织越狱罪(《刑法》第 317 条第 1 款)	(102)
十六、暴动越狱罪(《刑法》第 317 条第 2 款)	(103)
十七、聚众持械劫狱罪(《刑法》第 317 条第 2 款) ..	(104)
第四节 妨害社会管理秩序罪分述之三	
——妨害国(边)境管理罪	(105)
一、组织他人偷越国(边)境罪(《刑法》第 318 条) ..	(105)
二、骗取出境证件罪(《刑法》第 319 条)	(107)
三、提供伪造、变造的出入境证件罪	
(《刑法》第 320 条)	(109)
四、出售出入境证件罪(《刑法》第 320 条)	(112)
五、运送他人偷越国(边)境罪	
(《刑法》第 321 条)	(113)
六、偷越国(边)境罪(《刑法》第 322 条)	(116)
七、破坏界碑、界桩罪(《刑法》第 323 条)	(118)
八、破坏永久性测量标志罪(《刑法》第 323 条)	(118)
第五节 妨害社会管理秩序罪分述之四	
——妨害文物管理罪	(119)
一、故意损毁文物罪(《刑法》第 324 条第 1 款)	(119)
二、故意损毁名胜古迹罪	
(《刑法》第 324 条第 2 款)	(121)
三、过失损毁文物罪(《刑法》第 324 条第 3 款)	(121)
四、非法向外国人出售、赠送珍贵文物罪	
(《刑法》第 325 条)	(122)
五、倒卖文物罪(《刑法》第 326 条)	(123)
六、非法出售、私赠文物藏品罪	

(《刑法》第 327 条)	(126)
七、盗掘古文化遗址、古墓葬罪	
(《刑法》第 328 条第 1 款)	(129)
八、盗掘古人类化石、古脊椎动物化石罪	
(《刑法》第 328 条第 2 款)	(131)
九、抢夺、窃取国有档案罪	
(《刑法》第 329 条第 1 款)	(132)
十、擅自出卖、转让国有档案罪	
(《刑法》第 329 条第 2 款)	(134)
第六节 妨害社会管理秩序罪分述之五	
——危害公共卫生罪	(136)
一、妨害传染病防治罪(《刑法》第 330 条)	(136)
二、传染病菌种、毒种扩散罪(《刑法》第 331 条)	(138)
三、妨害国境卫生检疫罪(《刑法》第 332 条)	(139)
四、非法组织卖血罪(《刑法》第 333 条)	(141)
五、强迫卖血罪(《刑法》第 333 条)	(141)
六、非法采集、供应血液、制作、供应血液制品罪	
(《刑法》第 334 条第 1 款)	(142)
七、采集、供应血液、制作、供应血液制品事故罪	
(《刑法》第 334 条第 2 款)	(143)
八、医疗事故罪(《刑法》第 335 条)	(144)
九、非法行医罪(《刑法》第 336 条第 1 款)	(146)
十、非法进行节育手术罪	
(《刑法》第 334 条第 2 款)	(147)
十一、逃避动植物检疫罪(《刑法》第 337 条)	(148)
第七节 妨害社会管理秩序罪分述之六	
——破坏环境资源保护罪	(149)
一、重大环境污染事故罪(《刑法》第 338 条)	(149)
二、非法处置进口的固体废物罪	
(《刑法》第 339 条第 1 款)	(155)

三、擅自进口固体废物罪	
(《刑法》第 339 条第 2 款)	(158)
四、非法捕捞水产品罪(《刑法》第 340 条)	(162)
五、非法猎捕、杀害珍贵、濒危野生动物罪	
(《刑法》第 341 条第 1 款)	(163)
六、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	
(《刑法》第 341 条第 1 款)	(165)
七、非法狩猎罪(《刑法》第 341 条第 2 款)	(167)
八、非法占用农用地罪(《刑法》第 342 条, 《刑法修正案(二)》)	(170)
九、非法采矿罪(《刑法》第 343 条第 1 款)	(172)
十、破坏性采矿罪(《刑法》第 343 条第 2 款)	(174)
十一、非法采伐、毁坏珍贵树木、植物罪(《刑法》 第 344 条,《刑法修正案(四)》第 6 条)	(175)
十二、收购、运输、加工、出售珍贵树木、植物、珍贵树木、 植物制品罪(《刑法》第 344 条, 《刑法修正案(四)》第 6 条)	(177)
十三、盗伐林木罪(《刑法》第 345 条第 1 款, 《刑法修正案(四)》第 7 条第 1 款)	(179)
十四、滥伐林木罪(《刑法》第 345 条第 2 款, 《刑法修正案(四)》第 7 条第 2 款)	(182)
十五、非法收购、运输盗伐、滥伐的林木罪(《刑法》 第 345 条第 3 款,《刑法修正案(四)》 第 7 条第 3 款)	(185)
第八节 妨害社会管理秩序罪分述之七	
——走私、贩卖、运输、制造毒品罪	(187)
一、走私、贩卖、运输、制造毒品罪	
(《刑法》第 347 条)	(187)
二、非法持有毒品罪(《刑法》第 348 条)	(191)

三、包庇毒品犯罪分子罪(《刑法》第 349 条)	(192)
四、窝藏、转移、隐瞒毒品、毒赃罪	
(《刑法》第 349 条第 1 款)	(194)
五、走私制毒物品罪(《刑法》第 350 条)	(195)
六、非法买卖制毒物品罪(《刑法》第 350 条)	(197)
七、非法种植毒品原植物罪(《刑法》第 351 条)	(198)
八、非法买卖、运输、携带、持有毒品原植物种子、 幼苗罪(《刑法》第 352 条)	(201)
九、引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪	
(《刑法》第 353 条第 1 款)	(202)
十、强迫他人吸毒罪(《刑法》第 353 条第 2 款)	(203)
十一、容留他人吸毒罪(《刑法》第 354 条)	(204)
十二、非法提供麻醉药品、精神药品罪	
(《刑法》第 355 条第 1 款)	(205)
第九节 妨害社会管理秩序罪分述之八	
——组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪	(207)
一、组织卖淫罪(《刑法》第 358 条第 1、2 款)	(207)
二、强迫卖淫罪(《刑法》第 358 条第 1、2 款)	(210)
三、协助组织卖淫罪(《刑法》第 358 条第 3 款)	(212)
四、引诱、容留、介绍卖淫罪	
(《刑法》第 359 条第 1 款)	(213)
五、引诱幼女卖淫罪(《刑法》第 359 条第 2 款)	(216)
六、传播性病罪(《刑法》第 360 条第 1 款)	(217)
七、嫖宿幼女罪(《刑法》第 360 条第 2 款)	(218)
第十节 妨害社会管理秩序罪分述之九	
——制作、贩卖、传播淫秽物品罪	(220)
一、制作、复制、出版、贩卖、传播淫秽物品牟利罪	
(《刑法》第 363 条第 1 款)	(220)
二、为他人提供书号出版淫秽书刊罪	
(《刑法》第 363 条第 2 款)	(222)

三、传播淫秽物品罪(《刑法》第 364 条第 1 款)	(224)
四、组织播放淫秽音像制品罪	
(《刑法》第 364 条第 2、3、4 款)	(225)
五、组织淫秽表演罪(《刑法》第 365 条)	(228)
第七章 危害国防利益罪	(230)
第一节 危害国防利益罪的概述	(230)
一、危害国防利益罪的概念和构成要件	(230)
二、妨害社会管理秩序罪的种类	(232)
第二节 危害国防利益罪分述之一	
——危害武装力量建设的犯罪	(232)
一、煽动军人逃离部队罪(《刑法》第 373 条)	(232)
二、雇用逃离部队军人罪(《刑法》第 373 条)	(233)
三、接送不合格兵员罪(《刑法》第 374 条)	(234)
四、战时拒绝、逃避征召、军事训练罪	
(《刑法》第 376 条第 1 款)	(235)
五、战时拒绝、逃避服役罪	
(《刑法》第 376 条第 2 款)	(236)
六、战时窝藏逃离部队军人罪(《刑法》第 379 条)	(237)
第三节 危害国防利益罪分述之二	
——危害军事作战行动的犯罪	(238)
一、阻碍军人执行职务罪	
(《刑法》第 368 条第 1 款)	(238)
二、阻碍军事行动罪(《刑法》第 368 条第 2 款)	(241)
三、战时故意提供虚假敌情罪(《刑法》第 377 条)	(244)
四、战时造谣扰乱军心罪(《刑法》第 378 条)	(245)
第四节 危害国防利益罪分述之三	
——危害国防物质基础的犯罪	(246)
一、破坏武器装备、军事设施、军事通信罪	
(《刑法》第 369 条)	(246)
二、故意提供不合格武器装备、军事设施罪	

(《刑法》第 370 条第 1 款)	(250)
三、过失提供不合格武器装备、军事设施罪	
(《刑法》第 370 条第 2 款)	(251)
四、战时拒绝、故意延误军事订货罪	
(《刑法》第 380 条)	(252)
五、战时拒绝军事征用罪(《刑法》第 381 条)	(253)
第五节 危害国防利益罪分述之四	
——其他危害国防秩序安全的犯罪	(254)
一、聚众冲击军事禁区罪	
(《刑法》第 371 条第 1 款)	(254)
二、聚众扰乱军事管理区秩序罪	
(《刑法》第 371 条第 2 款)	(256)
三、冒充军人招摇撞骗罪(《刑法》第 372 条)	(263)
四、伪造、变造、买卖武装部队公文、证件、印章罪	
(《刑法》第 375 条第 1 款)	(266)
五、盗窃、抢夺武装部队公文、证件、印章罪	
(《刑法》第 375 条第 1 款)	(268)
六、非法生产、买卖军用标志罪	
(《刑法》第 375 条第 2 款)	(269)
第八章 贪污贿赂罪	(271)
第一节 贪污贿赂罪的概述	(271)
一、贪污贿赂罪的概念和构成要件	(271)
二、贪污贿赂罪的种类	(272)
第二节 贪污贿赂罪分述	(273)
一、贪污罪(《刑法》第 382 条)	(273)
二、挪用公款罪(《刑法》第 384 条)	(280)
三、受贿罪(《刑法》第 385 条)	(289)
四、单位受贿罪(《刑法》第 386 条)	(294)
五、行贿罪(《刑法》第 389 条)	(297)
六、单位行贿罪(《刑法》第 393 条)	(298)

七、对单位行贿罪(《刑法》第 391 条)	(301)
八、介绍贿赂罪(《刑法》第 392 条)	(303)
九、私分国有资产罪(《刑法》第 396 条第 1 款)	(304)
十、私分罚没财物罪(《刑法》第 396 条第 2 款)	(307)
十一、巨额财产来源不明罪	
(《刑法》第 395 条第 1 款)	(308)
十二、隐瞒境外存款罪(《刑法》第 395 条第 2 款)	(309)
第九章 渎职罪	(312)
第一节 渎职罪的概述	(312)
一、渎职罪的概念和构成要件	(312)
二、渎职罪的种类	(313)
第二节 渎职罪分述之一	
——滥用职权的犯罪	(314)
一、滥用职权罪(《刑法》第 397 条)	(314)
二、滥用执行判决、裁定职权罪(《刑法》第 399 条,	
《刑法修正案(四)》第 8 条第 3 款)	(316)
三、私放在押人员罪(《刑法》第 400 条第 1 款)	(317)
四、滥用管理公司、证券职权罪	
(《刑法》第 403 条)	(319)
五、违法发放林木采伐许可证罪	
(《刑法》第 407 条)	(320)
六、办理偷越国(边)境人员出入境证件罪	
(《刑法》第 415 条)	(321)
七、放行偷越国(边)境人员罪	
(《刑法》第 415 条)	(322)
八、阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪	
(《刑法》第 416 条第 2 款)	(323)
第三节 渎职罪分述之二	
——严重失职的犯罪	(324)
一、玩忽职守罪(《刑法》第 397 条,《全国人大常委会	

关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖	
外汇犯罪的决定》第 6 条)	(324)
二、执行判决、裁定失职罪(《刑法》第 399 条,	
《刑法修正案(四)》第 8 条第 3 款)	(326)
三、失职致使在押人员脱逃罪	
(《刑法》第 400 条第 2 款)	(328)
四、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪	
(《刑法》第 406 条)	(330)
五、环境监管失职罪(《刑法》第 408 条)	(331)
六、传染病防治失职罪(《刑法》第 409 条)	(332)
七、商检失职罪(《刑法》第 412 条第 2 款)	(333)
八、动植物检疫失职罪(《刑法》第 413 条第 2 款)	(334)
九、不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪	
(《刑法》第 416 条第 1 款)	(335)
十、失职造成珍贵文物损毁、流失罪	
(《刑法》第 419 条)	(336)
第四节 渎职罪分述之三	
——徇私舞弊的犯罪	(337)
一、徇私枉法罪(《刑法》第 399 条第 1 款,	
《刑法修正案(四)》第 8 条第 1 款)	(337)
二、民事、行政枉法裁判罪	
(《刑法》第 399 条第 2 款)	(344)
三、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪	
(《刑法》第 401 条)	(347)
四、徇私舞弊不移交刑事案件罪	
(《刑法》第 402 条)	(348)
五、徇私舞弊不征、少征税款罪	
(《刑法》第 404 条)	(350)
六、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪	
(《刑法》第 405 条第 1 款)	(351)