

丛书主编 鲜铁可

定罪与量刑案例评析丛书

性犯罪

定罪量刑

案例评析

顾问 高铭暄 马克昌

编委会主任 张穹

XingFanZui
DingZuiLiangXing
AnLiPingXi

李邦友 主编



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

性犯罪定罪量刑 案例评析

—— 李邦友 主编 ——

主 编：李邦友

副主编：腾明祥 陈胜才 王德育

撰稿人：（按撰稿章节为序）

李邦友 周其洪 腾明祥

王德育 陈胜才 邓 超

肖 洪 闫 瑞 高 峰

中国民主法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

性犯罪定罪量刑案例评析/李邦友主编. —北京:
中国民主法制出版社, 2003.3
(定罪与量刑案例评析丛书)
ISBN 7-80078-724-9

I. 性… II. 李… III. ①性犯罪—定罪—案例—
分析—中国②性犯罪—量刑—案例—分析—中国
IV. D924.345

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 012660 号

书名/性犯罪定罪量刑案例评析

XING FANZUI DINGZUI LIANGXING ANLI PINGXI

作者/李邦友 主编

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) 63292526 (编辑室)

传真/63056975 63056983

经销/新华书店

开本/32 开 850 毫米×1168 毫米

印张/12.625 字数/302 千字

版本/2003 年 3 月第 1 版 2003 年 3 月第 1 次印刷

印刷/霸州市福利胶印厂

书号/ISBN 7-80078-724-9/D·617

定价/22.00 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 西南政法大学法律三系副教授，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
- 熊迭国 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



从书前言

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，并从理论研究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各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 性犯罪定罪量刑中的疑难问题

第一章 性犯罪概述·····	(2)
第一节 性犯罪的定义与范围·····	(2)
第二节 性犯罪的特征和分类·····	(8)
一、性犯罪的特征·····	(8)
二、性犯罪的分类·····	(14)
第三节 性犯罪的社会危害性评价与刑罚适用·····	(16)
一、性犯罪的社会危害性的评价·····	(16)
二、性犯罪的刑罚适用·····	(19)
第二章 侵害人身型的性犯罪的定罪与量刑中的 疑难问题·····	(21)
第一节 强奸罪(一)·····	(21)
一、强奸罪(一)定罪中的疑难问题·····	(21)
二、强奸罪(一)量刑疑难问题·····	(34)
第二节 强奸罪(二)(奸淫幼女)·····	(37)
一、强奸罪(二)(奸淫幼女)定罪的疑难问题·····	(37)
二、强奸罪(二)(奸淫幼女)量刑中的疑难问题·····	(46)
第三节 强制猥亵、侮辱妇女罪的疑难问题·····	(49)
第四节 强迫卖淫罪的疑难问题·····	(59)

第五节	引诱幼女卖淫罪的疑难问题	(69)
第六节	传播性病罪的疑难问题	(73)
第七节	嫖宿幼女罪的疑难问题	(86)
第三章	妨害风化型性犯罪定罪量刑中疑难问题	(101)
第一节	猥亵儿童罪的疑难问题	(101)
第二节	聚众淫乱罪的疑难问题	(107)
第三节	组织卖淫罪的疑难问题	(115)
第四节	协助组织卖淫罪的疑难问题	(132)
第五节	引诱、容留、介绍卖淫罪的疑难问题	(137)
第六节	组织淫秽表演罪的疑难问题	(148)

第二编 性犯罪案例评析

一、强奸罪（一）案例	(166)
案例①：李某强奸（一）案	
——婚内强奸能否存立	(166)
案例②：庞某某强奸（一）案	
——如何理解强奸罪的胁迫	(172)
案例③：杨某强奸（一）案	
——如何认定以“其他手段”强奸妇女	(176)
案例④：尹某某、周某共同强奸（一）案	
——如何理解强奸罪的共犯	(181)
二、强奸罪（二）（奸淫幼女）案例	(186)
案例①：陈某某强奸案（二）（奸淫幼女）	
——已满14周岁不满16周岁能否构成	
强奸罪（二）（奸淫幼女）	(186)
案例②：李某被控强奸案（二）（奸淫幼女）	



——如何理解“明知”是幼女…………… (189)

案例③：钟某某强奸案（二）（奸淫幼女）

——如何理解奸淫幼女的故意…………… (193)

案例④：耿某某强奸案（二）（奸淫幼女）

——少男与幼女在恋爱过程中发生性关系的
能否构成奸淫幼女的强奸罪…………… (196)

案例⑤：黄某某猥亵儿童案

——如何区别奸淫幼女的强奸罪与猥亵儿
童罪…………… (199)

案例⑥：史某某强奸案（二）（奸淫幼女）

——奸淫行为跨 14 周岁前后的如何处理 …… (202)

案例⑦：孔某某强奸案

——既强奸妇女、又奸淫幼女的如何处理…… (205)

三、强制猥亵、侮辱妇女罪案例…………… (208)

案例①：徐某等强制侮辱妇女案

——如何区别强制侮辱妇女罪与侮辱罪…………… (208)

案例②：王某强制侮辱妇女案

——与故意伤害罪的区别…………… (212)

案例③：池某某强制猥亵妇女、强奸案（一）

——既有强奸行为、又有强制猥亵妇女
行为的定性…………… (215)

案例④：林某某强制猥亵妇女案

——没有使用暴力行为的公然猥亵行为
不能构成犯罪…………… (219)

案例⑤：韩某某强制猥亵妇女案

——如何理解猥亵行为…………… (222)

案例⑥：许某某等强制猥亵妇女案

- 如何区分强制猥亵妇女罪与强奸罪
- (一) (未遂) (227)

- 案例⑦: 贾某某强奸案
- 如何区别强奸罪(一)与强制猥亵
妇女罪..... (231)

- 案例⑧: 刘某某强制猥亵妇女案
- 如何认定以“其他方法”强制猥亵
妇女的行为..... (234)

- 案例⑨: 曲某某、段某某强制侮辱妇女案
- 强制侮辱妇女罪与强制猥亵妇女罪
的界限..... (238)

- 案例⑩: 余某某强制猥亵妇女案
- 丈夫能否构成强制猥亵妇女罪的主体..... (241)

四、强迫卖淫罪案例..... (244)

- 案例①: 陈某强迫卖淫案
- 如何理解强迫行为..... (244)

- 案例②: 刘某强迫卖淫案
- 如何区分强迫卖淫罪的既遂与未遂..... (248)

- 案例③: 侯某某强迫卖淫案
- 强迫卖淫罪与强奸罪的关系..... (252)

五、引诱幼女卖淫罪案例..... (256)

- 案例①: 张某引诱幼女卖淫案
- 对“明知”的理解..... (256)

- 案例②: 胡某某引诱幼女卖淫案
- 引诱幼女卖淫而幼女只提供色情服
务是否构成引诱幼女卖淫罪? (262)

- 案例③: 孙某引诱、强奸案(二)(奸淫幼女)

——引诱幼女卖淫的成立是否要求具有 牟利的动机?	(267)
案例①: 邓某某引诱幼女卖淫案 ——如何认定引诱幼女卖淫罪的既遂?	(274)
六、传播性病罪案例	(279)
案例①: 叶某某传播性病案 ——明知自己患有严重性病, 出于损害他人 身体健康的目的而卖淫、嫖娼的定性	(279)
案例②: 李某某传播性病案 ——进行性交以外的淫乱活动传播性病 的能否构成传播性病罪	(282)
案例③: 陈某传播性病案 ——对组织患有严重性病的人员卖淫、 嫖娼的如何定性	(285)
七、嫖宿幼女罪案例	(288)
案例①: 黄某、李某嫖宿幼女案 ——如何理解“明知”幼女而嫖宿	(288)
案例②: 张某某强奸(二)案(奸淫幼女) ——嫖宿幼女与强奸罪(二)(奸淫幼女) 的界限	(291)
八、猥亵儿童罪案例	(293)
案例①: 谢某某猥亵儿童案 ——猥亵儿童罪与非罪的界限	(293)
案例②: 郑某某猥亵儿童案 ——如何区分猥亵儿童(幼女)罪与奸淫 幼女的强奸罪的界限	(296)
九、聚众淫乱罪案例	(299)



案例①：金某某聚众淫乱案

——如何认定聚众淫乱罪的主观故意内容…… (299)

案例②：杨某某等聚众淫乱案

——如何认定聚众淫乱罪的主体范围…… (303)

案例③：孙某明聚众淫乱案

——一罪与数罪的适用…… (307)

案例④：肖某等聚众淫乱案

——与组织淫秽表演罪的关系…… (312)

十、组织他人卖淫罪案例…… (316)

案例①：王某、何某某组织他人卖淫案

——如何把握被组织人的行为内容…… (316)

案例②：张某组织卖淫案

——组织卖淫罪的成立是否要求行为人
具有“营利的目的”…… (320)

案例③：贾某组织卖淫案

——组织男性卖淫是否构成组织卖淫罪…… (324)

案例④：宋某某、李某某组织卖淫案

——与强迫卖淫罪的界限…… (327)

十一、协助组织卖淫罪案例…… (332)

案例①：康某协助组织卖淫案

——与强迫卖淫罪的关系…… (332)

案例②：沈某协助组织卖淫案

——如何理解协助组织卖淫行为…… (336)

案例③：马某协助组织卖淫案

——如何理解“协助组织卖淫行为”…… (340)

案例④：孙某、李某协助组织卖淫案

——如何区别协助组织卖淫罪与引诱卖

淫罪·····	(344)
十二、引诱、容留、介绍卖淫罪案例·····	(347)
案例①：邱某引诱卖淫案	
——如何理解“引诱”行为·····	(347)
案例②：黄某洪引诱、容留卖淫案	
——与强迫卖淫罪的界限·····	(350)
案例③：刘某某容留卖淫案	
——容留卖淫罪与非罪的界限·····	(354)
案例④：周某某容留卖淫案	
——如何理解容留卖淫罪的故意内容·····	(358)
十三、组织淫秽表演罪案例·····	(362)
案例①：邱某某组织淫秽表演案	
——如何把握组织淫秽表演罪的既遂与	
未遂·····	(362)
案例②：蒋某组织淫秽表演案	
——如何理解“表演行为”·····	(365)
案例③：刘某等组织淫秽表演案	
——如何理解组织行为与表演行为·····	(367)
案例④：胡某组织淫秽表演案	
——如何理解“表演行为”·····	(369)
案例⑤：娄某某组织淫秽表演案	
——如何把握组织淫秽表演罪的既遂与	
未遂·····	(371)

第三编 认定性犯罪法律、法规、司法解释

后 记·····	(385)
----------	-------

第一编

性犯罪定罪量刑中的 疑难问题



第一章

性犯罪概述

第一节 性犯罪的定义与范围

在世界上许多国家和地区的刑法里明文以专章或专节规定了性犯罪。有的甚至以“性犯罪”为题规定若干具体的性犯罪。有的国家的刑法虽然没有冠之以“性犯罪”的名称规定，但是在刑法理论上都会指出刑法规定的哪些犯罪是性犯罪，因此性犯罪的概念总是客观存在的。

关于“性犯罪”在刑法中的规定情况，可以简略地概括如下：

1. 将强奸罪、与猥亵有关的犯罪、与卖淫有关的犯罪、与淫秽物品有关的犯罪等性犯罪归在一起进行规定。例如，英国于1956年专门规定了“性犯罪法”，将所有的性犯罪全部规定在一个单行刑法里；在德国刑法典里，强奸罪，强制猥亵罪，奸淫被保护人罪，奸淫犯人、被拘禁的人、病人罪，奸淫儿童罪，猥亵无反抗能力的人罪，协助未成年人为性行为罪，协助卖淫罪，拐骗妇女卖淫罪，介绍娼妓罪，诱奸少年罪，露阴罪，散发淫秽文书罪等性犯罪；日本刑法典第22章以“猥亵、奸淫、重婚”为题规定了公然猥亵罪、强制猥亵罪、传播猥亵文书等罪（指传播