

香港城市大学

中国法与比较法研究中心

比较法研究丛书

香港刑法

The Criminal Law of
Hong Kong



中文主编 赵秉志
丛书主编 罗德立

北京大学出版社

香港城市大学
中国法与比较法研究中心
比较法研究丛书

香港刑法

The Criminal Law of Hong Kong

中文主编 赵秉志
丛书主编 罗德立

Chinese Editor: Zhao Bingzhi
General Editor: Derek Roebuck

北京大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

香港刑法：中文版/赵秉志主编。—北京：北京大学出版社，
1996. 1

(香港城市大学中国法与比较法研究中心比较法研究丛书)
ISBN 7-301-03089-4

I. 香… II. 赵… III. 刑法-香港 IV. D927. 658

著作权合同登记 图字：01-96-0041

书 名：香港刑法

著作责任者：赵秉志 罗德立

责任编辑：冯益娜

标准书号：ISBN 7-301-03089-4/D·306

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

电话：出版部 62752015 发行部 62559712 编辑部 62752032

排印者：北京大学印刷厂印刷

发行者：北京大学出版社

经销者：新华书店

850×1168 毫米 32 开本 14.875 印张 380 千字

1996 年 1 月第一版 1997 年 6 月第二次印刷

定 价：30.00 元

本书作者与译者一览

主编(General Editor): 罗德立, 香港城市大学比较法教授

Derek Roebuck, Professor of Comparative Law, City University of Hong Kong

中文主编(Chinese General Editor): 赵秉志, 中国人民大学法学教授, 副系主任

Zhao Bingzhi, Associate Dean of Law Faculty, Professor of Law, Renmin University of China

项目顾问(Consultants):

马克·芬利, 澳大利亚南太平洋大学法律系主任, 教授
Mark Findlay, Foundation Professor and Head of Law, University of the South Pacific

赵秉志, 中国人民大学法学院法学教授, 副系主任

Zhao Bingzhi, Associate Dean of Law Faculty, Professor of Law, Renmin University of China

项目协调人(Project Coordinator): 赵宇红, 香港城市大学法律系讲师

Zhao Yuhong, Lecturer of Law, City University of Hong Kong

英文组

English Language Team:

Kevin Browne, Senior Crown Counsel

Chan Wai Shun, Barrister-at-Law

Margaret Crabtree, Senior Assistant Crown Prosecutor

Ian Dobinson, Associate Professor of Law, City University
of Hong Kong

Fu Hualing, Assistant Professor of Law, City University of
Hong Kong

Clive Grossman, QC

Lee Ka Yun, Barrister-at-Law

John Saunders, Magistrate

Shum Kei Leong, Barrister-at-Law

Stuart Stoker, Secretary of the Law Reform Commission

Wong Kwok Yuen, Barrister-at-Law, PhD Candidate, City
University of Hong Kong

Stanley Yeo, Professor of Law, Southern Cross University

中文组

Chinese Language Team

赵秉志(主持人),中国人民大学法学院法学教授、副系主任,
美国杜克大学法学院访问学者

Zhao Bingzhi(Leader), Associate Dean of Law Faculty, Professor of Law, Renmin University of China; Visiting Scholar, Law School, Duke University

杨正根,中国人民大学法学院博士研究生

Yang Zhenggen, PhD Candidate of Law Faculty, Renmin University of China

甄里,北京中太国际保税发展有限公司总经理助理

Zhen Li, Associate General Manager, Beijing Capital Asia International Bonded Affairs Development Co., Ltd

党剑军,中国人民大学法学院博士研究生

Dang Jianjun, PhD Candidate of Law Faculty, Renmin University of China

王娟,中国人民大学法学硕士,美国哥伦比亚大学法学院访问学者

Wang Juan, LL. M. of Renmin University of China, Visiting Scholar, Law School, Columbia University

甄贞,中国人民大学法学院法学副教授

Zhen Zhen, Associate Professor of Law, Renmin University of China

赫兴旺,中国人民大学法学院博士研究生

He Xingwang, PhD Candidate of Law Faculty, Renmin University of China

张智辉,中国人民公安大学副编审

Zhang Zhihui, Associate Professor of Law, Chinese People's Public Security University

中文顾问:

Chinese Language Consultants:

冼景炬,香港城市大学首席讲师、博士

Dr. Sin King-Kui, Principal Lecturer in Linguistics, City University of Hong Kong

傅华伶,香港城市大学助理教授、博士

Dr. Fu Hualing, Assistant Professor of Law, City University of Hong Kong

赵宇红,香港城市大学法律系讲师

Zhao Yuhong, Lecturer of Law, City University of Hong Kong

序 言

自 1997 年 7 月 1 日开始,香港将不再是英国的殖民地,经历了一个半世纪之后,它又将成为中国的一部分。从那时起的 50 年内,香港将作为特别行政区拥有自己的宪法——《香港特别行政区基本法》。《香港特别行政区基本法》第八条规定:“香港原有法律,即普通法、衡平法、条例、附属立法和习惯法,除同本法相抵触或经香港特别行政区的立法机关作出修改者外,予以保留。”另外,关于法律语言的问题,《香港特别行政区基本法》第九条规定:“香港特别行政区的行政机关、立法机关和司法机关,除使用中文外,还可使用英文,英文也是正式语言。”

除了条例以外,香港法律大多寓于高等法院的判例报告之中,尽管香港政府现在将现存条例翻译成中文,并以中英文同时起草新的法律。但是,如果普通法不能以中文表述,这些努力的价值将甚为有限。为此,香港城市大学中国法与比较法研究中心主持的“香港法中文纲要”这一项目,致力于将香港有关的普通法尽可能迅速地用中文表述,试图充实香港法律这一不可缺少的部分。

由香港城市大学中国法与比较法研究中心主任王贵国教授(法律学院院长)主持,该中心首席研究员罗德立教授主编,香港和中国内地一些法律专家参与完成的中英文的《香港合同法纲要》(本纲要的第一卷)一书,已由北京大学出版社于 1995 年 8 月出版。这本书受到了香港和中国内地法律界、法学界的关注与好评,从而更增强了我们将本纲要之项目继续进行下去的信心与兴趣。

本纲要的第二卷《香港刑法纲要》,由罗德立教授领导的研究

小组向香港赛马会的招标单提出申请,并得到香港律政司、香港最高法院首席大法官和香港城市大学校长的支持,香港赛马会向本项目慷慨赞助了 380 万港元的科研经费,计划从 1994 年开始以两年时间完成研究。起初,本项目打算包含刑法和刑事诉讼法两大部分内容;但随着研究工作的逐步开展,我们认识到应当将刑法和刑事诉讼法分开研究、写作和出版,这不但是为了研究、写作可以集中力量和时间,并在篇幅上便于出版,而且也因为这两部分的内容迥然不同,分开出版更便于读者了解和运用。因此,在项目进行过程中,我们将原计划修改为先行编写出版中英文的《香港刑法纲要》,尔后再编写出版中英文的《香港刑事诉讼程序法纲要》。鉴于香港和中国内地迄今尚未出版过中文的香港刑法和刑事诉讼法著作,香港此类英文著作也很鲜见,为能使两地广大读者较为全面系统地了解香港的刑法和刑事诉讼法,并有助于《香港刑法纲要》和《香港刑事诉讼程序法纲要》的编著与读者把握,在这两本纲要出版之前,我们先行出版英文和中文两个版本的《香港刑法》与《香港刑事诉讼程序法》。

《香港刑法纲要》及其阶段性成果《香港刑法》的进行程序是这样的:第一步,由主持本项目的罗德立教授聘请香港和有关国家的法律专家用英文对香港刑法以专题形式尽可能准确而又全面地加以阐述,这些专题经罗德立教授定稿汇集后,出版英文版的《香港刑法》著作。第二步,由本项目的中国内地主持人赵秉志教授所领导的中文组的专家学者们将上述英文专题译成中文,由赵秉志教授定稿,然后出版中文版的《香港刑法》译著。第三步,由中文组的专家学者们根据中英文的《香港刑法》著作,以中文编写成一部含有基本规则、评论和注释的与刑法典相似但并不是刑法典的香港刑法的中文纲要;再由罗德立教授聘请研究项目的成员根据中文纲要,编译成与上述中文纲要相对应的香港刑法的英文纲要;尔后将中英文纲要合并,出版一部中英文的《香港刑法纲要》。《香港刑

事诉讼程序法纲要》及其阶段性成果——《香港刑事诉讼程序法》的进行程序亦如上。

作为《香港刑法纲要》阶段性成果的英文版和中文版的《香港刑法》两本书，先后由北京大学出版社出版。需要说明的是，《香港刑法》英文版为十六章，在英文版交付出版后，根据全面反映香港刑法的需要，罗德立教授又聘请有关专家对英文稿增写了四章，并补充了第十一章的内容。《香港刑法》中文版据此英文稿翻译，形成了现有的全书二十章的内容。至于曾拟增加的叛逆罪章，虽为现行香港刑法所具有，但长期备而未用，且与1997年后《香港基本法》相悖而将予以取消，故最终决定不予增补。《香港刑法》包含的二十个专题，聘请了十三位法律专家撰写。这些专题较为全面地涵盖了香港刑法的基本内容。相信《香港刑法》中英文本尤其是中文本的出版，会有助于香港和中国内地乃至台湾、澳门和其他华人聚居区对香港刑法及其实务的了解。

参与本项目的英文组和中文组的诸位专家学者贡献斐然；作为本项目成员并担任顾问的马克·芬利教授和赵秉志教授的顾问工作卓有成效，罗德立教授经常与他们讨论并合作愉快；本项目协调人赵宇红女士和撰稿人黄国元先生熟练的专业知识和尽心尽职的工作态度，使本项目的速度加快、质量提高；《香港刑法》的中译工作由赵秉志教授主持，中文组全体成员参加翻译，赵秉志教授和杨正根先生负责校对，赵秉志教授统稿和定稿，中文翻译工作得到了三位顾问和黄国元先生的帮助；目前本项目的所有研究工作都在香港城市大学中国法与比较法研究中心的主持下进行，该中心的主任是法律学院院长王贵国教授；北京大学出版社尤其是其总编辑赵亨利教授远见卓识，承担了本项目成果的出版工作。上述这些都是本项目得以顺利进行并发挥积极的社会效用的重要因素，也是值得我们深深感谢的。当然，本书中法律表述之准确性及其他所有问题，当由主编负责。

撰写《香港刑法》各专题的专家的具体分工如下：

第一章	刑事责任、刑事责任能力和共同犯罪的确立	Professor Mark Findlay
第二章	影响刑事责任的因素	Professor Stanley Yeo
第三章	不完整的犯罪	Mr Stuart Stoker
第四章	杀人罪	Professor Stanley Yeo
第五章	殴打犯罪	Mr Wong Kwok Yuen
第六章	性犯罪	Mr Wong Kwok Yuen
第七章	妨害公共秩序罪	Mr Kevin Browne
第八章	刑事损害犯罪	Mr Kevin Browne
第九章	盗窃罪及相关犯罪	Dr Fu Hualing
第十章	商业犯罪和贪污贿赂犯罪	Mr Clive Grossman
第十一章	黑社会(三合会)犯罪	Associate Professor Ian Dobinson
第十二章	卖淫犯罪	Associate Professor Ian Dobinson
第十三章	赌博犯罪	Associate Professor Ian Dobinson
第十四章	毒品犯罪	Associate Professor Ian Dobinson
第十五章	与入境事务相关之犯罪	Ms Margaret Crabtree
第十六章	道路交通犯罪	Mr John Saunders
第十七章	伪证罪、虚假证言与非法宣誓罪	Mr Lee Ka Yun
第十八章	游荡犯罪	Mr Chan Wai Shun
第十九章	刑事诽谤罪、亵渎罪与亵渎性诽谤罪	Mr Wong Kwok Yuen
第二十章	海盗犯罪	Mr Shum Kei Leong

香港城市大学比较法教授 罗德立

中国人民大学法学教授 赵秉志

1995年11月

目 录

第一章 刑事责任、刑事责任能力和共同犯罪的确立	(1)
1.1 概述	(1)
1.2 刑事责任能力	(2)
1.2.1 刑事责任能力和年龄(自愿与理解年龄)	(3)
1.2.2 刑事责任能力和精神错乱(自愿与理解能力)··	(4)
1.2.3 刑事责任能力和无意识行为(自愿与控制 行为的能力).....	(5)
1.2.4 刑事责任能力和醉态(自愿与理智的丧失)	(5)
1.3 犯罪的构成要件	(6)
1.3.1 被禁止的行为(犯罪行为)	(7)
1.3.2 因果关系	(8)
1.3.3 心理状态(犯罪意图)	(9)
1.3.3.1 故意.....	(12)
1.3.3.2 轻率.....	(14)
1.3.3.3 明知.....	(17)
1.3.3.4 错误.....	(17)
1.3.3.5 犯罪行为和犯罪意图的同时性.....	(18)
1.3.3.6 推定犯罪意图的条件.....	(18)
1.3.3.7 疏忽.....	(18)
1.3.3.8 严格责任.....	(19)
1.4 推定刑事责任.....	(22)
1.4.1 替代责任.....	(22)
1.4.2 法人责任.....	(23)

1.5 共同犯罪——共同承担刑事责任	(24)
1.5.1 主犯(一级主犯)	(24)
1.5.2 从犯(二级主犯)	(25)
1.5.3 共同犯罪或共同策划	(26)
第二章 影响刑事责任的因素	(27)
2.1 概述	(27)
2.2 影响刑事责任因素的理论基础	(28)
2.3 精神错乱	(29)
2.3.1 适合辩解	(30)
2.3.1.1 举证责任	(31)
2.3.1.2 对不适合辩解者的处置	(31)
2.3.2 在开庭时辩解精神错乱	(31)
2.3.2.1 缺乏理智	(32)
2.3.2.2 精神病	(32)
2.3.3 对行为的性质缺乏明知或不知道行为 是错误的	(33)
2.3.4 陪审团、法官和控方的职能	(34)
2.3.5 举证责任和其他证据问题	(35)
2.3.6 特别判决和对案件的处置	(35)
2.4 无意识行为	(36)
2.4.1 精神错乱与非精神错乱的非意识行为	(36)
2.4.2 正确确认被禁止的行为	(37)
2.4.3 自己引起的无意识行为	(37)
2.4.4 举证责任和证据问题	(38)
2.5 醉态	(38)
2.5.1 自愿醉态和特定意图的犯罪	(40)
2.5.2 使用医生处方上所开的药物造成的 自愿醉态	(41)

2.5.3	以非自愿醉态作为所有犯罪的辩护理由	(42)
2.5.4	涉及醉态的其他事项	(42)
2.5.4.1	为犯罪而致醉壮胆	(42)
2.5.4.2	醉态与精神失常	(43)
2.5.4.3	醉态与行为人假想的防卫	(43)
2.5.4.4	精神错乱、无意识行为与醉态的比较	(43)
2.6	合法使用武力	(44)
2.6.1	合法使用武力的形式	(44)
2.6.1.1	预防犯罪	(44)
2.6.1.2	对人身的防卫	(45)
2.6.1.3	对财产的防卫	(47)
2.7	被迫行为	(47)
2.7.1	可适用被迫行为作为辩护理由的犯罪	(48)
2.7.2	威胁或危险的性质	(48)
2.7.3	对威胁或危险的反应	(50)
2.7.4	婚姻强制	(51)
2.8	紧急避难	(52)
2.8.1	承认紧急避难的例子	(53)
2.8.2	成文法的解释	(54)
2.9	为情形所迫行为对紧急避难的一般辩解之影响	(54)
2.10	影响刑事责任的其他因素	(55)
2.10.1	挑衅行为与减轻刑事责任	(55)
2.10.2	错误	(55)
2.10.3	同意	(56)
第三章	不完整的犯罪	(57)
3.1	概述	(57)
3.2	教唆罪	(57)
3.2.1	概念	(57)

3.2.2	构成要件	(58)
3.2.2.1	教唆行为	(58)
3.2.2.2	被教唆行为	(58)
3.2.2.3	明知被教唆者的犯罪意图	(59)
3.2.2.4	影响被教唆者实施犯罪的故意	(59)
3.2.3	教唆罪与不能犯	(59)
3.2.4	教唆罪与其他不完整的犯罪	(61)
3.2.5	惯例和程序	(61)
3.3	共谋罪	(61)
3.3.1	概念	(61)
3.3.2	构成要件	(62)
3.3.2.1	成员	(62)
3.3.2.2	犯罪行为	(62)
3.3.2.3	犯罪意图	(63)
3.3.2.4	共同意图与动机	(63)
3.3.3	非犯罪目的的共谋罪	(64)
3.3.3.1	共谋侵权罪	(64)
3.3.3.2	共谋伤害罪	(64)
3.3.3.3	共谋妨害风化或共谋败坏公德罪	(64)
3.3.4	共谋欺诈罪	(65)
3.3.5	共谋罪与不能犯	(66)
3.3.6	惯例和程序	(66)
3.4	未遂罪	(67)
3.4.1	概念	(67)
3.4.2	普通法中的定义	(67)
3.4.3	构成要件	(67)
3.4.3.1	犯罪行为	(68)
3.4.3.2	犯罪意图	(69)

3.4.3.3 成文法上的严格责任犯罪	(69)
3.4.4 未遂罪、不能犯与有条件的故意	(70)
3.4.5 未遂罪、不完整的犯罪和二级共同犯罪	(73)
3.4.6 惯例和程序	(73)
第四章 杀人罪	(75)
4.1 概述	(75)
4.2 谋杀罪	(75)
4.2.1 概念	(75)
4.2.2 非法杀人	(75)
4.2.2.1 人	(76)
4.2.3 因果关系	(76)
4.2.3.1 一年零一天规则	(77)
4.2.3.2 事实上的因果关系	(77)
4.2.3.3 法律上的因果关系	(77)
4.2.3.4 重大作用之原因	(77)
4.2.3.5 介入原因	(78)
4.2.3.5.1 被告人的伤害行为是被害人死亡 的重大作用之原因	(78)
4.2.3.5.2 被害人死于介入原因而该原因系被告 人之行为可合理预见的结果	(79)
4.2.3.5.3 被害人为被告人伤害后自己造成 死亡	(80)
4.2.3.5.4 因医疗造成的死亡	(80)
4.2.3.6 不作为	(81)
4.2.3.7 法律义务	(81)
4.2.3.7.1 被告人与被害人之间的关系可能 产生作为之法律义务	(81)
4.2.3.7.2 被告人的承诺可能产生要求采取保护	

被害人生命之措施的法律义务·····	(81)
4.2.3.7.3 自愿承担帮助某人的责任可能产生要求 采取措施保护该人生命之责任·····	(82)
4.2.3.7.4 对危险物的控制产生被告人要采取合理措 施以保护他人免于危险之法律义务···	(82)
4.2.3.8 违反义务·····	(82)
4.2.4 恶意预谋·····	(83)
4.2.4.1 故意·····	(83)
4.2.4.2 重伤·····	(84)
4.2.4.3 推定的恶意·····	(84)
4.2.5 将谋杀罪减为非预谋杀入罪的情况·····	(84)
4.2.6 共同犯罪和共同策划·····	(85)
4.2.6.1 从犯对非故意的结果之责任:共同犯罪·····	(85)
4.2.6.2 更广泛的适用·····	(86)
4.3 非预谋杀入罪·····	(86)
4.3.1 《侵犯人身罪条例》第7条之规定·····	(86)
4.3.2 非预谋杀入罪的类型·····	(86)
4.3.3 非自愿的非预谋杀入罪·····	(87)
4.3.3.1 由非法和危险的行为构成的非预谋杀入罪···	(87)
4.3.3.1.1 非法杀人·····	(87)
4.3.3.1.2 非法行为·····	(87)
4.3.3.1.3 恶意转移·····	(88)
4.3.3.1.4 疏忽·····	(89)
4.3.3.1.5 不作为·····	(89)
4.3.3.1.6 非针对被害人实施的非法行为·····	(89)
4.3.3.1.7 危险行为·····	(89)
4.3.3.1.8 因果关系·····	(90)
4.3.3.2 轻率的非预谋杀入罪·····	(90)