

# 刑法学案例

主编 周振想

中国人民公安大学出版社

# 刑法学案例

主 编：周振想

副主编：姜小川 谢家友 刘 远 林 维  
盖新琦

撰稿人（以姓氏笔划为序）

马清升 卢宇蓉 李志宏 李师伟 刘 远  
刘慧卓 杜 波 邹湘高 林 维 周振想  
周加海 周光权 姜小川 高晓银 谢家友  
谢五童 盖新琦 蒋兰香

中国人民公安大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

刑法学案例/周振想编著. -北京: 中国人民公安大学出版社, 1999. 4

ISBN 7-81059-174-6

I. 刑… II. 周… III. 刑法-案例-中国 IV. D924. 05

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 33309 号

中国人民公安大学出版社出版发行

(北京木樨地南里 邮编 100038)

新华书店北京发行所经销

北京时事印刷厂印刷

850×1168 毫米 1/32 17.625 印张 450 千字

1999 年 7 月第 1 版 1999 年 7 月第 1 次印刷

印数 0001—10000 册

定价: 32.00 元

# 前 言

我国刑法修订颁布之后,相继出版了一批研究性的著作,对于修订后的刑法的宣传、学习和施行起到了积极的推动作用。这些研究性著作的特点在于或者侧重于对刑法条文的释义,或者着眼于对刑法基本理论的阐述,或者倾墨于对新增加内容的介绍,这固然是必要的。然而,实践证明,从分析、研究具体的个案入手去研究刑法问题,并从中发现定罪量刑上的得与失,总结出施行刑法带有规律性的问题,必将更有助于刑法的学习和施行。鉴此,我们组织编写了《刑法学案例》一书。

《刑法学案例》一书的编写不仅是必要的,而且也是可能的。因为修订后的刑法已颁布两年有余,施行亦已愈一年,各级法院按照现行刑法处理了一大批案件,尤其是一些新型的案件。丰富的司法实践为我们编好本书提供了充盈的矿藏,本书即是我们对丰富的司法实践的矿物质进行精心冶炼的一个成果。

《刑法学案例》一书对案例的采用与研究主要有两种方式:一是新案新说,即对现行刑法施行以来处理的新案,按照现行刑法的规定进行分析、研究;二是旧案新说,即对现行刑法施行以前处理的案例,按照现行刑法进行分析、研究。无论是新案新说,还是旧案新说,在分析、研究时均注意进行原刑法和现行刑法的比较研究,以及国内与国外,历史与现状的比较研究,从而使本书不仅仅停留在对个案的简单分析上,而且在进行个案分析的同时,注意刑法学理论的系统、深透与全面。

本书写作分工如下(以内容先后为序):

谢家友(湖南省政法管理干部学院副院长、副教授):第一章、第二章;

刘慧卓(北京大学法律系硕士研究生):第三章、第五章、第十六章;

马清升(北京大学法律系硕士研究生):第四章、第六章、第七章;

邹湘高(首都师范大学政法系讲师、法学硕士):第八章、第二十章;

刘远(中国人民大学法学院博士研究生):第九章;

卢宇蓉(中国人民大学法学院硕士研究生):第十章、第十九章;

高晓银(北方交通大学法律系讲师、法学硕士):第十一章、第十二章、第十八章第七节;

林维(中国青年政治学院法律系讲师、法学硕士):第十三章、第十四章、第十五章、第十八章第八节、第二十四章;

蒋兰香(湖南省政法管理干部学院讲师):第十七章;

周加海(中国人民大学法学院硕士研究生):第十八章第一节、第二节、第四节、第五节、第六节;

周光权(中国人民大学法学院博士研究生):第十八章第三节;

李师伟(中国人民大学法学院硕士研究生):第二十一章第一节、第二节、第六节、第七节、第九节;

姜小川(中央政法管理干部学院副院长、教授):第三节、第四节、第五节;

杜波(北京市委党校讲师、法学硕士):第二十一章第八节;

盖新琦(中国人民解放军军事法院二庭副庭长、法学硕士):第二十二章;

谢玉童(中国人民大学法学院博士研究生):第二十三章;

李志宏(北京军区军事法院庭长):第二十五章。

全书由我拟定写作提纲和编写体例并组织编写,各位副主编协助做了大量的组织和协调工作。各位作者完成初稿后,最后由我统改定稿。为了保持全书体例的统一和内容的协调,统稿时对某些作者的稿件进行了较大幅度的删改或补充,尚望见谅。

周振想

一九九九年三月于北京

# 目 录

<b>第一章 刑法的适用范围</b> .....	(1)
一、外国人在我国领域内犯罪刑法的适用 .....	(1)
二、我国公民在我国领域外犯罪刑法的适用 .....	(4)
三、刑法的溯及力问题 .....	(6)
<b>第二章 犯罪概念</b> .....	(9)
一、使用迷信方法企图伤害他人是否构成犯罪 .....	(9)
二、“情节显著轻微危害不大的”行为不认为是犯罪 .....	(12)
三、行为刑事违法性的认定 .....	(15)
<b>第三章 犯罪的主体要件</b> .....	(18)
一、精神病患者的刑事责任 .....	(18)
二、未满十四周岁人的刑事责任 .....	(20)
三、醉酒人的刑事责任 .....	(23)
四、聋哑人和盲人的刑事责任 .....	(26)
<b>第四章 犯罪的主观要件</b> .....	(31)
一、犯罪的主观方面是构成犯罪的必备要件 .....	(31)
二、犯罪故意 .....	(33)
三、犯罪过失 .....	(36)
四、刑法上的认识错误 .....	(39)
<b>第五章 犯罪的客观要件</b> .....	(43)
一、危害行为及其方式 .....	(43)
二、因果关系 .....	(46)
<b>第六章 排除社会危害性的行为</b> .....	(53)
一、正当防卫 .....	(53)
二、防卫不当 .....	(57)
三、防卫过当 .....	(60)

四、紧急避险·····	(63)
<b>第七章 故意犯罪过程中的犯罪形态</b> ·····	(67)
一、犯罪既遂·····	(67)
二、犯罪预备·····	(69)
三、犯罪未遂·····	(72)
四、犯罪中止·····	(76)
<b>第八章 共同犯罪</b> ·····	(80)
一、共同犯罪的故意·····	(80)
二、片面共犯·····	(83)
三、共谋行为的认定及处罚·····	(86)
四、胁从犯的认定·····	(88)
五、教唆犯的认定·····	(91)
<b>第九章 单位犯罪</b> ·····	(95)
一、单位犯罪的由来和发展·····	(95)
二、单位犯罪的罪过与范围·····	(100)
<b>第十章 一罪与数罪</b> ·····	(104)
一、一罪与数罪的认定·····	(104)
二、继续犯与连续犯·····	(107)
三、想象竞合犯与法条竞合·····	(111)
四、牵连犯与吸收犯·····	(114)
<b>第十一章 刑罚的种类</b> ·····	(118)
一、死刑缓期执行·····	(118)
二、未成年人死刑的适用·····	(119)
三、剥夺政治权利·····	(123)
四、驱逐出境·····	(126)
<b>第十二章 量刑</b> ·····	(129)
一、量刑·····	(129)
二、减轻处罚的适用·····	(132)
三、免除处罚的适用·····	(134)

<b>第十三章 量刑制度</b> .....	(138)
一、累犯 .....	(138)
二、自首 .....	(141)
三、数罪并罚 .....	(147)
<b>第十四章 行刑制度</b> .....	(155)
一、缓刑 .....	(155)
二、减刑 .....	(160)
三、缓刑犯的减刑 .....	(164)
四、假释 .....	(167)
<b>第十五章 刑罚免除制度</b> .....	(172)
时效 .....	(172)
<b>第十六章 危害国家安全罪</b> .....	(176)
一、投敌叛变罪 .....	(176)
二、武装暴乱罪 .....	(178)
三、颠覆国家政权罪 .....	(181)
四、间谍罪 .....	(183)
五、为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报罪 .....	(186)
<b>第十七章 危害公共安全罪</b> .....	(191)
一、危害公共安全罪侵犯的客体 .....	(191)
二、放火罪 .....	(195)
三、以危险方法危害公共安全罪 .....	(199)
四、非法携带枪支、弹药、管制刀具、危险物品 危害公共安全罪 .....	(202)
五、非法出借枪支罪 .....	(204)
六、破坏交通设备罪 .....	(207)
七、劫持船只、汽车罪 .....	(209)
<b>第十八章 破坏社会主义市场经济秩序罪</b> .....	(213)
第一节 生产、销售伪劣产品罪 .....	(213)



一、生产、销售伪劣商品罪·····	(213)
二、生产、销售不符合卫生标准的食品罪·····	(216)
三、生产、销售有毒、有害食品罪·····	(218)
四、销售伪劣种子罪·····	(221)
第二节 走私罪·····	(222)
一、走私文物罪·····	(222)
二、走私假币罪·····	(225)
三、走私淫秽物品罪·····	(229)
四、走私普通货物、物品罪·····	(232)
五、变相走私的犯罪·····	(233)
第三节 妨害对公司、企业的管理秩序罪·····	(235)
一、虚报注册资本罪·····	(235)
二、商业受贿罪·····	(238)
三、徇私舞弊造成破产、亏损罪·····	(241)
第四节 破坏金融管理秩序罪·····	(243)
一、伪造货币罪·····	(243)
二、变造货币罪·····	(246)
三、持有假币罪·····	(247)
四、高利转贷罪·····	(249)
五、非法吸收公众存款罪·····	(251)
六、洗钱罪·····	(253)
第五节 金融诈骗罪·····	(257)
一、集资诈骗罪·····	(257)
二、贷款诈骗罪·····	(259)
三、票据诈骗罪·····	(263)
四、信用证诈骗罪·····	(266)
五、信用卡诈骗罪·····	(269)
六、保险诈骗罪·····	(272)
第六节 危害税收征管罪·····	(275)

一、偷税罪 .....	(275)
二、抗税罪 .....	(278)
三、骗取出口退税罪 .....	(282)
四、虚开增值税专用发票罪 .....	(285)
第七节  侵犯知识产权罪 .....	(288)
一、假冒注册商标罪 .....	(288)
二、销售假冒注册商标的商品罪 .....	(291)
三、非法制造、销售非法制造的注册商标标识罪 .....	(293)
第八节  扰乱市场秩序罪 .....	(297)
一、损害商业信誉、商品声誉罪 .....	(297)
二、强迫交易罪 .....	(300)
三、倒卖车票、船票罪 .....	(302)
四、中介组织人员提供虚假证明文件罪 .....	(305)
<b>第十九章  侵犯公民人身权利、民主权利罪 .....</b>	<b>(309)</b>
一、故意杀人罪 .....	(309)
二、诱逼他人自杀案件的定性 .....	(311)
三、间接故意杀人与其他罪的界定 .....	(314)
四、故意伤害罪 .....	(318)
五、过失致人重伤罪 .....	(322)
六、强奸妇女罪 .....	(325)
七、非法拘禁罪 .....	(329)
八、绑架罪 .....	(331)
九、拐卖妇女罪 .....	(334)
十、报复陷害罪 .....	(336)
十一、强迫职工劳动罪 .....	(339)
十二、侮辱罪 .....	(342)
十三、破坏选举罪 .....	(345)
十四、暴力干涉婚姻自由罪 .....	(347)
<b>第二十章  侵犯财产罪 .....</b>	<b>(351)</b>

一、抢劫罪 .....	(351)
二、盗窃罪 .....	(353)
三、诈骗罪 .....	(356)
四、抢夺罪 .....	(358)
五、侵占罪 .....	(360)
六、职务侵占罪 .....	(362)
七、挪用资金罪 .....	(364)
八、敲诈勒索罪 .....	(366)
九、故意毁坏财物罪 .....	(368)
十、破坏生产经营罪 .....	(369)
<b>第二十一章 妨害社会管理秩序罪</b> .....	(372)
<b>第一节 扰乱公共秩序罪</b> .....	(372)
一、妨害公务罪 .....	(372)
二、招摇撞骗罪 .....	(374)
三、伪造国家机关公文、证件、印章罪 .....	(375)
四、伪造居民身份证罪 .....	(377)
五、非法使用窃照专用器材罪 .....	(378)
六、聚众扰乱社会秩序罪 .....	(380)
七、聚众斗殴罪 .....	(382)
八、寻衅滋事罪 .....	(384)
九、传授犯罪方法罪 .....	(386)
十、聚众淫乱罪 .....	(388)
十一、赌博罪 .....	(389)
<b>第二节 妨害司法罪</b> .....	(392)
一、伪证罪 .....	(392)
二、打击报复证人罪 .....	(394)
三、扰乱法庭秩序罪 .....	(396)
四、包庇罪 .....	(398)
五、拒不执行判决、裁定罪 .....	(400)

六、收购赃物罪 .....	(402)
七、破坏监管秩序罪 .....	(405)
八、脱逃罪 .....	(407)
第三节 妨害国(边)境管理罪 .....	(411)
一、组织他人偷越国(边)境罪 .....	(411)
二、骗取出境证件罪 .....	(414)
第四节 妨害文物管理罪 .....	(416)
一、盗掘古墓葬罪 .....	(416)
二、倒卖文物罪 .....	(418)
第五节 危害公共卫生罪 .....	(420)
非法行医罪 .....	(420)
第六节 破坏环境资源保护罪 .....	(422)
一、重大环境污染事故罪 .....	(422)
二、非法占用耕地罪 .....	(426)
三、滥伐林木罪 .....	(427)
四、非法收购、运输、出售珍贵、濒危野生动物罪 .....	(429)
第七节 走私、贩卖、运输、制造毒品罪 .....	(431)
一、贩卖毒品罪 .....	(431)
二、窝藏毒品罪 .....	(433)
三、非法持有毒品罪 .....	(435)
四、引诱、教唆他人吸毒罪 .....	(436)
五、欺骗他人吸毒罪 .....	(438)
第八节 组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪 .....	(440)
一、组织卖淫罪 .....	(440)
二、强迫卖淫罪 .....	(442)
三、传播性病罪 .....	(443)
第九节 制作、贩卖、传播淫秽物品罪 .....	(445)
一、制作淫秽物品牟利罪 .....	(445)
二、组织播放淫秽音像制品罪 .....	(447)

<b>第二十二章 危害国防利益罪</b> .....	(450)
一、阻碍军人执行职务罪 .....	(450)
二、阻碍军事行动罪 .....	(452)
三、破坏武器装备罪 .....	(454)
四、破坏军事设施罪 .....	(455)
五、破坏军事通信罪 .....	(457)
六、故意提供不合格武器装备罪 .....	(459)
七、故意提供不合格军事设施罪 .....	(461)
八、过失提供不合格武器装备罪 .....	(462)
九、过失提供不合格军事设施罪 .....	(464)
十、聚众冲击军事禁区罪 .....	(465)
十一、聚众扰乱军事管理区秩序罪 .....	(467)
十二、冒充军人招摇撞骗罪 .....	(470)
十三、煽动军人逃离部队罪 .....	(472)
十四、雇用逃离部队军人罪 .....	(473)
十五、接送不合格兵员罪 .....	(474)
十六、伪造、变造、买卖部队公文、证件、印章罪 .....	(477)
十七、盗窃武装部队公文、证件、印章罪 .....	(479)
十八、非法生产、买卖军用标志罪 .....	(480)
十九、战时拒绝、逃避军事训练罪 .....	(482)
二十、战时拒绝、逃避服役罪 .....	(483)
二十一、战时造谣扰乱军心罪 .....	(485)
二十二、战时窝藏逃离部队军人罪 .....	(486)
二十三、战时拒绝、故意延误军事订货罪 .....	(488)
二十四、战时拒绝军事征用罪 .....	(489)
<b>第二十三章 贪污贿赂罪</b> .....	(491)
一、贪污罪 .....	(491)
二、受贿罪 .....	(495)
三、行贿罪 .....	(499)

四、挪用公款罪 .....	(503)
<b>第二十四章 渎职罪</b> .....	(510)
一、玩忽职守罪 .....	(510)
二、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪 .....	(513)
三、帮助犯罪分子逃避处罚罪 .....	(515)
四、私放在押人员罪 .....	(517)
<b>第二十五章 军人违反职责罪</b> .....	(520)
一、战时违抗命令罪 .....	(520)
二、隐瞒军情罪 .....	(521)
三、投降罪 .....	(523)
四、战时临阵脱逃罪 .....	(524)
五、擅离军事职守罪 .....	(526)
六、阻碍执行军事职务罪 .....	(527)
七、指使部属违反职责罪 .....	(529)
八、违令作战消极罪 .....	(530)
九、军人叛逃罪 .....	(532)
十、非法获取军事秘密罪 .....	(533)
十一、过失泄露军事秘密罪 .....	(535)
十二、战时造谣惑众罪 .....	(536)
十三、逃离部队罪 .....	(537)
十四、武器装备肇事罪 .....	(539)
十五、擅自改变武器装备编配用途罪 .....	(540)
十六、盗窃武器装备罪 .....	(541)
十七、遗失武器装备罪 .....	(542)
十八、虐待部属罪 .....	(543)
十九、遗弃伤病军人罪 .....	(545)
二十、战时掠夺居民财物罪 .....	(546)

# 第一章 刑法的适用范围

## 一、外国人在我国领域内犯罪刑法的适用

### 【基本案情】

被告人阿某,外籍,系我国某师范大学中文系留学生。

某日晚8时许,我国某师范大学体育场放电影,该校留学生阿某与另一国留学生艾某在入场时,由于人多拥挤,阿某脚被艾某踩了一下,阿即用手推艾,为此双方发生争吵以致斗殴。阿用携带的水果刀朝艾腿部刺了一刀,刺中股动脉。艾因流血过多,经抢救无效,于当晚12时许死亡。

### 【分歧意见】

1. 本案发生在我国领域内,虽然本案的被告人和受害人均系不同国籍的外国人,但按照我国刑法对空间效力的规定,适用我国刑法。

2. 本案发生在我国领域内,但被告人是外国人,被告人所属国按照属人管辖原则,适用所属国刑法。

3. 本案发生在我国领域内,但被害人是外国人,被害人所属国按照保护管辖原则,适用被害人所属国刑法。

### 【问题提示】

1. 外国人在我国领域内犯罪,原刑法和现行刑法是如何具体规定的?

2. 对于受到双重刑事管辖的案件,各国刑法和国际惯例是如何规定和解决的?

### 【理论探讨】

刑法的空间效力,包括刑法对地域的效力和对人的效力,是指刑法在什么地方,对什么人具有法律效力。刑法的空间效力所

要解决的是国家的刑事管辖权问题。采取什么原则行使刑事管辖权，各主权国家均根据本国的实际和国际法司法管辖的习惯规定加以确定。目前，各国刑法和国际法中采取的刑事管辖权原则主要有：

(一)属地原则，亦称领土原则。主张凡是发生在本国领域内的犯罪，无论犯罪人是本国人还是外国人，只要是行为人的所在地或案件的发生地在本国领域内，都适用本国刑法，行使司法管辖权。这是刑法管辖权中最古老的国际法原则，也是当今世界各国普遍采取的最基本的原则。

(二)属人原则，亦称国籍原则。主张凡是本国公民实施的犯罪，无论犯罪是发生在本国领域内还是本国领域外，也不论所犯之罪是重罪还是轻罪，都适用本国刑法，行使司法管辖权。适用这个原则，涉及两个方面的问题，一是如果行为人在外国犯罪，往往只有当行为人进入本国领域或者案件发生地所属国同意协助引渡，来实现司法管辖权；二是涉及属地原则和属人原则的冲突管辖，也就是行为人要受到所在国和本国刑法的双重管辖。所以，属人原则难以作为一个基本原则而为各国刑法所单独采用。

(三)保护原则，亦称安全原则。主张凡属侵犯本国国家或公民利益的犯罪，从保护本国利益出发，无论犯罪人是本国人还是外国人，也不论犯罪地在本国领域内还是领域外，都适用本国刑法，行使司法管辖权。适用这个原则，也只有犯罪人进入本国时，才能得以实现。如果犯罪人不在本国，犯罪地所属国或犯罪人所属国以属地原则或属人原则不同意引渡，这一原则就不可能实现。

(四)普遍管辖原则，亦称世界性原则。主张只要世界范围内有犯罪行为的发生，无论犯罪地点属于那个国家，犯罪人和受害人的国籍如何，任何国家都有权根据本国的刑法行使管辖权。显然，要实现这一原则在现阶段是不现实的。因为各国刑法对犯罪的规定不同，采取的管辖权原则不同。所以，世界上除极少数几个国家外，均没有采用这个原则。



(五)折衷原则,亦称综合原则。即以属地原则为基础,以属人原则和其他原则为补充的原则。由于该原则扬多种原则之长,弃多种原则之短,符合国际法的规定,有利于各国刑事管辖权的行使,因而为世界上多数国家所接受和采用。

我国原刑法和现行刑法对空间效力的规定,采取的都是折衷原则,即以属地原则为基础,属人原则和其他原则为补充的原则。集中体现在现行刑法第6条至第11条关于空间效力的规定之中。现行刑法第6条第1款规定:“凡在中华人民共和国领域内犯罪的,除法律有特别规定的以外,都适用本法”。这里体现的就是属地原则。所谓“领域”,即领土,包括领陆、领水和领空。还包括所谓拟制领土,即我国的船舶和航空器。现行刑法第6条第2款规定:“凡在中华人民共和国船舶或者航空器内犯罪的,也适用本法。”这里所说的“除法律有特别规定的以外”,主要指现行刑法第11条规定的“享有外交特权和豁免权的外国人的刑事责任,通过外交途径解决”的特别规定。

根据我国刑法的上述规定,凡在我国领域内犯罪,除属于享有外交特权和豁免权的人员,或其他刑事法律有特别规定的人员外,不论是我国公民,还是外国人或者无国籍人,只要是触犯我国刑律,构成犯罪,依法应当追究刑事责任的,均适用我国刑法。也就是说,我国刑法的效力,适用于我国的全部领域。这对于维护我国的主权和国家的尊严,维护我国刑法的统一是完全必要的,也是符合国际法所确认的原则的。

本案的被告人是外国人,但不是享有外交特权和豁免权的外交人员,其行为触犯了现行刑法第234条第2款的规定,构成故意伤害罪(致死),无疑应当适用我国刑法,按照故意伤害罪(致死)追究行为人的刑事责任。如果被告人所属国家,根据所属国刑法亦认为是犯罪,向我国提出对被告人行使司法管辖权的要求,则应按照国家惯例处理,即按照属地原则优于属人原则解决。也就是先依照我国刑法的规定,对被告人定罪判刑。待被告人刑满释放后,被告