

杨鸿 著

DUPIN FANZUI YANJIU

# 毒品犯罪研究



广东人民出版社

杨鸿 著

# 毒品犯罪研究

广东人民出版社

## 图书在版编目 (CIP) 数据

毒品犯罪研究/杨鸿 著. —广州: 广东人民出版社,  
2002.10

ISBN 7-218-04125-6

I. 毒… II. 杨… III. 毒品—刑事犯罪—研究—  
中国 IV. D924.36

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 037961 号

- 责任编辑 崔肇钰  
特约编辑 崔汉平  
封面设计 张焕威  
责任技编 黎碧霞  
出版发行 广东人民出版社  
经 销 广东新华发行集团股份有限公司  
印 刷 肇庆市科建印刷有限公司  
开 本 850 毫米·1168 毫米 1/32  
印 张 11.25  
插 页 2  
字 数 268 千字  
版 次 2002 年 10 月第 1 版 2002 年 10 月第 1 次印刷  
书 号 ISBN 7-218-04125-6·D·454  
定 价 20.60 元

如发现印装质量问题,影响阅读,请与承印公司联系调换。

售书热线: (020) 83790667 83791084

## 前 言

当今世界，毒品及毒品犯罪已对人类的生存和发展构成重大威胁。目前世界上受吸毒影响的人口有 2.18 亿，其中每年因吸毒过量死亡的人数有 10 万，全世界每年的毒品交易就高达 1 万亿美元，相当于世界经济贸易总额的 9%。<sup>①</sup>这个数字超过 1999 年中国在一年内所创造的国民生产总值。所以 1987 年 10 月，第 42 届联合国大会通过决议，确定每年的 6 月 26 日为“反麻醉品的滥用和非法贩运国际日”，简称“国际禁毒日”。在 1990 年 2 月联合国举行第 17 届特别会议上，通过了《政治宣言》和《全球行动纲领》，宣布 1991 年至 2000 年为联合国禁毒 10 年。然而，仅 1999 年，全球缴获毒品达 4250 吨，比 1998 年增加了 420 吨。<sup>②</sup>根据世界海关组织和国际刑警组织发布的《1999 年度毒品报告》，被缴获的毒品包括海洛因、可卡因、大麻等。针对毒品犯罪全球化的特点，国际间共同协作惩治毒品犯罪已成为各国的共同愿望，中国作为多项国际禁毒公约的缔约国，有义务严惩毒品犯罪。为此，中国国务院新闻办公室于 2000 年 6 月 26 日发表了《中国的禁毒》（白皮书）。白皮书全面介绍了中国在禁毒问题上的原则立场，具体内容包括：坚持严厉禁毒的立

---

① 引自《检察日报》，2000 年 6 月 24 日第 3 版。

② 引自《人民法院报》，2000 年 6 月 25 日第 3 版。

场；不断加强禁毒立法；坚决惩治毒品犯罪；严格管制易制毒化学品；矫治挽救吸毒人员；提高全民禁毒意识；开展国际禁毒合作。

从理论上，从立法、司法的角度研究毒品犯罪是法学工作者应尽的责任。正如1990年10月20日江泽民同志所说：“现在不把贩毒、吸毒问题解决掉，从某种意义上说，是涉及中华民族兴亡的问题。这不是危言耸听，必须提到这样的高度来认识。”由于新中国成立初期我国已基本禁绝了旧中国遗留的毒品问题，并宣布为无毒国，所以法学界对毒品犯罪问题研究较少。直到20世纪80年代初，毒品在我国重新出现，毒品犯罪态势严峻，我国正面临着毒品及毒品犯罪日益严重的问题；在禁毒立法的完善方面，在惩治毒品犯罪中，遇到了新的问题，提出了新的任务。

## 一、我国面临日益严重的毒品与毒品犯罪

1991—1999年，我国共破获毒品违法犯罪案件80余万起，缴获海洛因39.67吨，鸦片16.894吨，大麻15.079吨，甲基苯丙胺（“冰”毒）23.375吨。<sup>①</sup>在80年代初期至90年代初，我国虽已查破了不少走私、贩运毒品的案件，但还极少发现有制造毒品现象。然而，近年来，在福建、广东等省先后查获了制造“冰”毒的窝点，且制造“冰”毒的数量巨大。1999年7月28日，广东警方在中山市破获制“冰”毒窝点，缴获“冰”毒1584公斤。仅1999年，全国缴获“冰”毒16吨，是1998年的

<sup>①</sup> 引自《检察日报》，2000年6月27日第5版。

10 倍。<sup>①</sup>

我国查获海洛因毒品数量。从 1992—1999 年，我国公安机关和海关、边防武警等部门查获的海洛因数量，每年大体上都在 4 吨左右，其中 1992 年缴获 4489 公斤，1993 年缴获 4459 公斤，1994 年缴获 3881 公斤，1995 年缴获 2376 公斤，1996 年缴获 4365 公斤；1997 年则突破了 5 吨大关，达到 5477 公斤；<sup>②</sup> 1998 年达到 7358 公斤；1999 年缴获 5300 公斤。<sup>③</sup> 在 2000 年 1 至 5 月间，仅在云南省就破获了两起特大贩毒案件，云南省德宏公安边防支队在 3 月 15 日破获贩毒案，查获精制海洛因 186.5 公斤，在 5 月 15 日，该公安边防支队在保腾公路与 320 国道交汇处查获一起贩毒案，缴获精制海洛因 50.76 公斤。在广东，2000 年 1 至 5 月，海关查获毒品走私案 30 件，查获各类毒品 35.833 公斤，比 1999 年同期增加了 130 倍。

我国登记在册的吸毒人员数字。据国家禁毒办正式公布的数据：1991 年底，全国登记在册的吸毒人数为 14.8 万人；1992 年，增加到 25 万人；1994 年，又上升为 38 万人；1995 年底，更增至 52 万人；到 1997 年底，则又增加为 54 万人。<sup>④</sup> 到 1999 年底，在我国公安机关登记的吸毒人数已达 68.1 万人。全国已有 2033 个县（市、区）发现毒品问题。<sup>⑤</sup>

① 引自《检察日报》，2000 年 6 月 24 日第 3 版。

② 1992—1996 年缴获毒品的数字，引自《中国法律年鉴》1993—1997 年各卷。1997 年缴获海洛因的数据，引自 1998 年 6 月举办的全国禁毒展览会公布的数字。

③ 引自《检察日报》，2000 年 6 月 24 日第 3 版。

④ 1991—1996 年查获吸毒人员的数字，引自《中国法律年鉴》1993—1997 年各卷。1997 年查获吸毒人员的数据，引自 1998 年 6 月举办的全国禁毒展览会公布的数字。

⑤ 引自《检察日报》，2000 年 6 月 27 日第 5 版。

## 二、惩治毒品犯罪中面临的新问题

### (一) 毒品种类需要进一步明确界定。

根据我国 1985 年 6 月 18 日加入的联合国《一九六一年麻醉品单一公约》、《一九七一年精神药物公约》，以及我国颁布的《麻醉品管理办法》及附件《麻醉药品品种表》、《精神药品管理办法》和 1989 年 2 月卫生部公布的《精神药品品种及分类》等规定，在世界范围内被禁止使用和限制使用的麻醉药品有 128 种，精神药品 104 种，共计 232 种。而我国卫生部在 1996 年 1 月修订了《麻醉药品品种目录》，规定了 118 种麻醉药品及其盐和制剂，其中以阿法罗定（Alphaprodine 又名安那度尔）等 15 种是我国目前生产、供应、使用的麻醉药品。同时修订了《精神药品品种目录》，规定了 119 种精神药品，其中以可可巴比妥等 27 种为我国目前生产、供应、使用的精神药品。如何处理国际公约与国内立法就“两类药品”具体种类的差别，以进一步明确其受管制的范围，就成为立法和完善管制规范所面临的现实使命。

### (二) 易制毒化学品管制面临的问题。

1988 年 12 月 19 日联合国通过《禁止非法贩运麻醉药品和精神药物》，公约规定对 22 种可以用来制造毒品的化学品进行管制，要求各成员国政府根据情况进行严格的管理。1989 年 9 月 4 日我国加入该公约。1990 年《关于禁毒的决定》中的第 5 条规定了对醋酸酐、乙醚、三氯甲烷或者其他经常用于制造麻醉药品的物品进行法律管理。1995 年国家医药管理局制定《麻黄素管

理规定》，1997年1月29日外经贸部颁布《易制毒化学品进出口管理暂行规定》，1997年实施《刑法》第350条对易制毒化学品犯罪作了规定，1998年3月11日国务院发布了《关于进一步加强麻黄素管理的通知》。2000年6月最高人民法院做出“关于审理毒品犯罪案件定罪量刑标准有关问题的解释”，其中具体列举了易制毒化学品的种类。

然而，在我国西南某市，犯罪嫌疑人佐瑛·郑（又名余添栋，男，泰国国籍）以涉嫌制造毒品案于1996年12月被公安机关刑事拘留，至1999年3月补充侦查移送审查，延时两年多，究其原因，此案涉及的氯化钯、金属钯、钯碳，须界定是一般化学品，抑或是易制毒化学品。根据某贵金属研究所出具的证明，认为钯碳只是一种化工催化剂，主要用于石油炼制厂的重整加氢反应过程中。1988年《联合国禁毒公约管制的易制毒化学品表》规定的22种化学品中没有钯碳这种催化剂。而根据联合国麻醉品委员会推荐的《国家麻醉品实验室使用手册》得出结论，“钯碳是制造‘冰’毒的必需化学试剂（催化剂）”。该案犯罪嫌疑人供述，其制造的钯碳是提供给缅甸毒品加工厂作为催化剂使用的。

我国易制毒化学品的管理涉及化工、轻工、医药、卫生、海关、外贸和公安部门。几乎所有的化学品都有其合法用途，联合国公约管制的22种化学品我国几乎都能生产，而且有些是主要生产和出口产品，如麻黄素、高锰酸钾、甲苯、黄樟脑、胡椒圈等化学品。此外，我国大量进口醋酸酐、哌啶用于国内工农业生产。

我国执行对22种易制毒化学品的进出口管理，由国家禁毒委员会办公室办理国际核查后，外经贸部办理进出口许可证，再经海关验证放行。但像氯化钯、氯化亚砷等可用于非法生产海洛

因、“冰”毒，却又不是联合国公约管制的化学品，目前在我国对氯化钋、钋碳、金属钋、海绵钋等化学品的管制机构也没有规定，国家外经贸部、海关还不需要对上述化学品进行许可证管理。

一方面是，许多工业部门和实验室可以合法使用易制毒化学品；另一方面，犯罪人使用各种手段从合法化学品公司得到易制毒化学品，并走私到非法加工厂（仅1999年，我国就查获走私、非法买卖易制毒化学品3380吨）。这就有必要对它的合法性与非法性严格予以界定。

### 三、我国惩治毒品犯罪中，立法完善 与司法适用的问题

关于毒品犯罪的规定，我国刑法分则第六章第七节，以“走私、贩卖、运输、制造毒品罪”作为毒品犯罪的“节罪名”值得商讨，关于毒品罪定罪量刑的标准过于简单，在司法实践中很难掌握、运用。最高人民法院在2000年6月公布了《关于审理毒品案件定罪量刑标准有关问题的解释》（简称《解释》），其中对《刑法》第347条第2款（一）项、第347条第3款、第348条规定的“其他毒品数量大”，指的是哪些种类的毒品，具体数量指多少；第347条第4款规定的“情节严重”的几种情形；第350条第1款规定的用于制造毒品的原料和配剂的非法运输、携带或非法买卖的犯罪，其具体种类，数量标准等问题作了司法解释。但是，《解释》也未能包含司法实践中存在的所有毒品犯罪的问题，例如易制毒化学品的种类问题；在执行《解释》过程中，全国各地现行的地方法规及相关的解释关于“其他毒品数量标准”与《解释》规定的标准差别较大，而且在实践中还会遇

到不少的新问题。因此，设立“二级司法解释”的司法解释体系，以完善毒品犯罪的立法并裨益于司法适用，以及健全和完善对毒品滥用与毒品犯罪的综合治理和防范，应是当前的急务之一。

## 内容提要

本书研究了毒品犯罪的理论与实践中的一些问题，全书共分七章。

本书第一、二章对毒品、毒品原植物和易制毒化学品的概念、特征及其具体分类，刑法中毒品犯罪的基本理论进行了分析和阐述。笔者将毒品定义为：毒品，是指国家依法管制或禁止滥用的能够成癮癖的麻醉药品和精神药物。易制毒化学品是指依法管制的可供生产毒品所需的化学物品。

笔者在评析各种观点的基础上，重新界定毒品犯罪的概念，是指违反毒品及毒品原植物和易制毒化学品管理法规，破坏禁毒管制活动，依法应受刑法处罚的行为。以司法实践中的发案率，分为常见的毒品犯罪与不常见的毒品犯罪。评析了关于毒品犯罪一般构成要件中的各种学说，提出毒品犯罪侵害的共同客体是我国对毒品、毒品原植物和易制毒化学品的管理秩序。其犯罪行为方式包括“作为”与“持有”。指出外国人、我国少数民族公民不是毒品犯罪的特殊主体。对在理论与司法实践中存有争议的“警察圈套中的毒品犯罪”等问题进行了研讨。本书还探讨了毒品犯罪的共犯形态、未遂形态、转化形态。

关于毒品犯罪的量刑研究。笔者认为毒品犯罪的量刑，除要遵循量刑一般原则之外，还要遵循以下三个原则：从严处罚原则，经济处罚原则，统一规范与区域冲突规范相结合的原则。具

体分析了毒品种类，毒品和毒品原植物及易制毒化学品的数量与量刑的关系。分析了毒品犯罪情节加重犯的情节作为量刑情节的特征。指出了毒品再犯与累犯、一般再犯的区别。在界定毒品再犯时应注意与一般再犯的两个区别。

第三、四章是关于常见毒品犯罪的个罪研讨。第五章是对毒品犯罪相关罪——洗钱罪的分析探讨。通过对常见的六项毒品犯罪及洗钱罪的分析、探讨，研究了这些犯罪的概念、特征、认定和处罚等方面的理论与实际问题。

第六章关于完善毒品犯罪的立法。笔者建议对我国 1997 年刑法典中，毒品犯罪的“节罪名”可以修改为“破坏毒品、毒品原植物及易制毒化学品管理罪”。

建议增补“吸毒罪”。提出关于毒品犯罪区域刑事法律冲突规范的完善。提出关于毒品犯罪“二级司法解释”的体制构想的建议。

第七章关于毒品犯罪的综合治理与防范。分析了毒品滥用与毒品犯罪的主体原因和社会原因。提出了综合治理与防范的措施和办法。对“毒品合法化”的观点及势态进行了分析，建议借鉴美国禁毒措施中的先进经验，设立“反毒品法庭”。

# 目 录

前 言	1
内容提要	1
<b>第一章 毒品与惩治毒品犯罪的立法</b>	<b>1</b>
第一节 毒品与易制毒化学品	1
一、毒品的定义及其特征	1
二、毒品及毒品原植物的种类	7
三、易制毒化学品的概念及种类	12
第二节 毒品犯罪立法	17
一、国际社会禁毒立法的沿革	17
二、外国禁毒立法中的毒品犯罪	21
三、中国禁毒立法中的毒品犯罪	28
四、我国港、澳、台地区禁毒立法中的毒品犯罪	40
<b>第二章 我国 1997 年刑法典中的毒品犯罪</b>	<b>50</b>
第一节 毒品犯罪的一般概念与分类	50
一、毒品犯罪的概念	50
二、毒品犯罪的分类	55
三、毒品犯罪罪名的确定	61
第二节 毒品犯罪构成的一般要件	66
一、毒品犯罪的客体与客观方面	66

二、毒品犯罪的主体与主观方面 .....	78
第三节 毒品犯罪的特殊形态 .....	91
一、毒品共犯形态 .....	91
二、毒品犯罪的未遂形态 .....	101
三、毒品犯罪的转化形态 .....	102
第四节 毒品犯罪的量刑 .....	104
一、毒品犯罪的量刑原则 .....	104
二、毒品犯罪的刑罚裁量 .....	111
<b>第三章 常见毒品犯罪的个罪 (之一)</b> .....	124
第一节 走私、贩卖、运输、制造毒品罪 .....	124
一、走私、贩卖、运输、制造毒品罪概述 .....	124
二、走私、贩卖、运输、制造毒品罪的概念与 特征 .....	131
三、认定走私、贩卖、运输、制造毒品罪应注意 的问题 .....	150
四、走私、贩卖、运输、制造毒品罪的刑罚 .....	162
第二节 非法持有毒品罪 .....	167
一、非法持有毒品罪概述 .....	167
二、非法持有毒品罪的概念及特征 .....	170
三、认定非法持有毒品罪应注意的问题 .....	175
四、非法持有毒品罪的处罚 .....	187
<b>第四章 常见毒品犯罪的个罪 (之二)</b> .....	189
第一节 走私易制毒化学品罪与非法买卖易制毒 化学品罪 .....	189
一、走私易制毒化学品罪与非法买卖易制毒	

化学毒品罪概述·····	189
二、走私易制毒化学品罪·····	192
三、非法买卖易制毒化学品罪·····	203
第二节 非法种植毒品原植物罪·····	206
一、非法种植毒品原植物罪概述·····	206
二、非法种植毒品原植物罪的概念与特征·····	210
三、认定非法种植毒品原植物罪应注意的问题·····	218
四、非法种植毒品原植物罪的处罚·····	222
第三节 引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪·····	223
一、引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪概述·····	223
二、引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪的概念与特征·····	225
三、认定引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪应注意的 问题·····	235
四、引诱、教唆、欺骗他人吸毒罪的处罚·····	241
<b>第五章 毒品犯罪的相关罪——洗钱罪·····</b>	<b>243</b>
第一节 洗钱罪的概念和特征·····	244
一、洗钱罪的客体特征·····	245
二、洗钱罪的客观特征·····	251
三、洗钱罪的主体特征·····	261
四、洗钱罪的主观特征·····	263
第二节 认定洗钱罪应注意的问题·····	266
一、注意洗钱罪与非罪的界限·····	266
二、洗钱罪与相关犯罪的界限·····	267
三、洗钱罪既遂与未遂的认定·····	271
四、洗钱罪与其“上游犯罪”构成共同犯罪的 问题·····	272

---

第三节  洗钱罪的处罚·····	273
一、关于“洗钱数额”与罚金刑罰·····	275
二、关于洗钱罪“情节严重”的解释·····	276
三、关于“没收”的处罚·····	277
四、关于单位犯洗钱罪的处罚·····	279
第六章  毒品犯罪的立法完善·····	280
第一节  刑典中毒品犯罪罪名系列的立法完善·····	281
一、“节罪名”的完善·····	281
二、具体罪名的增补完善·····	283
第二节  关于毒品犯罪区域刑事法律冲突法规的完善·····	287
一、我国关于毒品犯罪区域刑事法律冲突法规的 现状·····	287
二、毒品犯罪区域刑事立法的完善·····	289
第三节  建立关于毒品犯罪二级司法解释体制的 构想·····	292
一、确立行使司法解释权的主体·····	293
二、建立规范性司法解释的二级司法解释体制·····	293
第七章  毒品犯罪的综合防范·····	300
第一节  毒品泛滥与产生毒品犯罪的原因·····	301
一、毒品滥用和毒品犯罪的主体因素·····	301
二、毒品泛滥和毒品犯罪的社会原因·····	306
第二节  毒品犯罪的综合治理与防范·····	312
一、确立毒品犯罪综合治理与防范的立场、 方针和目标·····	313
二、完善毒品犯罪综合治理与防范的具体措施·····	314

---

三、值得借鉴的“美国反毒品法庭”的设立·····	321
第三节 加强国际禁毒合作·····	323
一、关于禁毒立法、执法方面的国际合作·····	324
二、关于毒品犯罪情报的收集与交流方面的合作·····	327
三、关于控制“洗钱”犯罪方面的合作·····	329
四、“毒品注射合法化”对禁毒的影响·····	331
参考书目·····	337
后 记·····	343