



# 刑事法律适用手册

刑事办案551问

全国人大常委会法制工作委员会刑法室  
李 淳 王尚新 李淑琴 黄太云 编 著



人民法院出版社



150243

4030

# 刑事法律适用手册

——刑事办案 551 问

全国人大常委会法制工作委员会刑法室  
李淳 王尚新 李淑琴 黄太云 编著

人民法院出版社

1994年1月

(京)新登字 051 号

刑事法律问答手册  
——刑事办案 551 问

全国人大常委会法制工作委员会刑法室  
李淳 王尚新 李淑琴 黄太云 编著

人民法院出版社出版发行

新华书店经销

人民卫生出版社印刷厂印刷

850×1168 毫米 大 32 开 18.75 印张 468 千字

1994 年 1 月第 1 版 1995 年 4 月第 2 次印刷

印数 10000-20000

ISBN 7-80056-218-2/D·111 定价:18.00 元

## 说 明

刑法、刑事诉讼法于1979年颁布施行后的10多年间，全国人大常委会对两法进行了一系列的补充和修改。最高人民法院、最高人民检察院对刑事法律作了诸多司法解释。公安部等部门也针对执行中的问题进行了具体规定。这些司法解释和规定对于正确理解、运用刑事法律，同犯罪作斗争发挥了重要作用。

为了使执法工作人员和广大法律工作者更好地掌握和运用刑事法律，我们编写了这本《刑事法律适用手册》。该书根据近年来最高人民法院、最高人民检察院对刑法、刑事诉讼法所作的司法解释以及公安部等部门就如何执行法律所作的规定，针对司法部门、司法工作人员在办理刑事案件中遇到的一些法律问题，共集中整理出551问，分类以问答形式进行了编写。为了帮助执法人员对法律的理解，我们将全国人大常委会法制工作委员会对现行法律没有明确规定、司法解释也未涉及的一些刑事法律方面问题的答复也编入了此书，以供在执法中参考。为了方便使用，我们在本书中附录了刑法、刑事诉讼法以及全国人大常委会到目前为止对刑法、刑事诉讼法所作的修改决定和补充规定。本书中选编的文件截止到1993年7月。

本书由全国人大常委会法制工作委员会刑法室副主任李淳同志审定。王尚新任主编，李淑琴、黄太云任副主编。

由于时间和水平的限制，本书难免有不妥之处，敬请同志们批评指正。

作 者

一九九三年九月

# 目 录

## 刑 法 篇

### 总 则

#### 刑事责任年龄

1. 刑事责任年龄是以日计算还是以时计算? ..... (2)
2. 已满十四岁不满十六岁的人所犯的重伤罪是否包括  
过失重伤? ..... (2)
3. 已满十四岁不满十六岁的人犯走私贩卖运输制造毒品  
罪, 是否属于刑法第十四条规定的“其他严重破坏  
社会秩序罪”的范围, 可否对其追究刑事责任? ..... (3)
4. 在处理已满十六岁的人所犯盗窃罪时, 对其已满十四  
岁不满十六岁期间的盗窃行为是否要一并追究刑事  
责任? ..... (4)
5. 对未满十四岁少年犯如何处理? ..... (4)
6. 解除少管后三年内又犯罪的, 能否适用《关于处理逃  
跑或者重新犯罪的劳改犯和劳教人员的决定》? ..... (4)
7. 根据刑法第十四条被收容教养的人员是否适用《关于  
处理逃跑或者重新犯罪的劳改犯和劳教人员的决  
定》? ..... (5)

#### 刑事责任能力

8. 对犯罪时精神正常, 犯罪后患了精神病的人, 应否追

- 究刑事责任? ..... (5)
9. 对有部分责任能力的人犯罪如何追究刑事责任? ..... (6)

## 共同犯罪

10. 对犯罪团伙的案件应当如何处理? ..... (6)
11. 如何认定犯罪集团? ..... (7)
12. 办理犯罪集团和一般共同犯罪中的重大案件怎样执行党的政策, 做到区别对待? ..... (8)
13. 对犯罪集团的首要分子及其成员如何处罚? ..... (8)

## 刑期折抵

14. 依法监视居住的期间可否折抵刑期? ..... (9)
15. 罪犯在判刑前行政拘留的日期是否可以折抵刑期? ..... (9)
16. 罪犯在判刑前被公安机关收容审查的日期能否折抵刑期? ..... (10)
17. 劳动教养日期可否折抵刑期? ..... (10)
18. 海关扣留走私罪嫌疑人的时间可否折抵刑期? ..... (10)

## 死 刑

19. 对犯罪时未满十八岁, 所犯罪行特别严重的人, 能否判处死刑立即执行? ..... (11)
20. 被告人在未满十八岁时犯有严重罪行, 在满十八岁以后又犯罪, 可否将前罪后罪一起算, 判处死刑? ..... (12)
21. 因犯罪时未满十八岁而判处死缓的人, 在死刑缓期执行期间, 抗拒改造情节恶劣, 并已满十八岁, 能否执行死刑? ..... (12)

22. 已满十四岁不满十六岁的人，如果所犯罪行特别严重，可否判处死刑缓期二年执行？ ..... (12)
23. 对于审判的时候怀孕的妇女不适用死刑，能否判处死刑缓期执行？ ..... (13)
24. 正在哺乳的妇女是否可以适用死刑？ ..... (14)
25. 怀孕的妇女犯罪，在人民法院审判前做了人工流产的，能否判处死刑？ ..... (14)
26. 对判处死刑缓期二年执行，在缓期二年执行中不服改造，期满后又犯罪的能否判死刑？ ..... (15)
27. 对判处死刑缓期二年执行期满后，尚未裁定减刑前又犯罪的罪犯能否执行死刑？ ..... (15)
28. 如何掌握对死缓犯的减刑幅度？ ..... (16)
29. 对死缓犯如何依照刑法第四十六条的规定予以减刑？ ..... (16)

### 剥夺政治权利

30. 如何正确适用剥夺政治权利？ ..... (18)
31. 对审判时不满十八岁的罪犯是否适用剥夺政治权利？ ..... (18)
32. 刑法实施以前判处死刑缓期执行的罪犯是否补判附加剥夺政治权利？ ..... (19)
33. 因反革命案或者严重破坏社会秩序案被羁押，尚未判决的人，可否行使选举权？ ..... (19)
34. 被剥夺政治权利的人能否参加村民会议？ ..... (20)
35. 被判处管制、剥夺政治权利和宣告缓刑、假释的犯罪分子能否担任国营或集体企事业单位的领导职务？ ..... (20)
36. 被判处管制、剥夺政治权利和宣告缓刑、假释的犯罪

- 分子能否担任中外合资、合作经营企业领导职务？ ..... (20)
37. 被判处管制、剥夺政治权利和宣告缓刑、假释的犯罪分子能否外出经商？ ..... (21)
38. 严重破坏社会秩序的罪犯是否包括严重经济犯罪分子，能否剥夺政治权利？ ..... (21)
39. 被判处有期徒刑未附加剥夺政治权利正在服刑的罪犯被选为人大代表，可否宣布其代表资格无效？ ..... (22)

## 累 犯

40. 缓刑犯缓刑期满后三年内又重新犯罪是否构成累犯？ ..... (23)

## 自 首

41. 如何认定自首？ ..... (23)
42. 对自首的犯罪分子如何处罚？ ..... (24)
43. 犯罪分子被亲友送去归案的，是否能按投案自首对待？ ..... (25)
44. 如何认定犯罪分子的立功表现？对于有立功表现的如何适用刑罚？ ..... (25)
45. 什么是坦白？ ..... (26)
46. 在打击刑事犯罪的斗争中如何根据“坦白从宽，抗拒从严”的政策适用刑罚？ ..... (26)
47. 被告人亲属主动为被告人退缴赃款可否视为被告人的退赃，予以从宽处罚？ ..... (27)

## 数 罪 并 罚

48. 对数罪中有一罪或者数罪应判处无期徒刑以上刑罚的



- 案件如何实行数罪并罚? ..... (28)
49. 对刑满释放后又犯罪的, 发现其在前罪判决之前, 还有其他罪没有处理, 在对其新犯的罪判决时, 可否实行数罪并罚? ..... (29)
50. 在罪犯的缓刑考验期限内, 发现犯罪分子有漏罪没有判决的, 能否撤销缓刑, 对前罪和后罪按照数罪并罚的原则处理? ..... (29)
51. 罪犯在缓刑、假释考验期限内再犯新罪, 而在缓刑、假释考验期满后才被发现, 对这样的犯罪分子是否应当撤销缓刑、假释, 把前罪和后罪按照数罪并罚的原则处理? ..... (30)

## 缓 刑

52. 宣告缓刑的罪犯在缓刑考验期间能不能担任国营或者集体企业单位的领导职务? ..... (31)
53. 被宣告缓刑的犯罪分子在缓刑考验期内有违法行为, 但不构成犯罪, 能否对其实行劳动教养? ..... (31)

## 减刑和假释

54. 如何理解减刑、假释的条件? ..... (32)
55. 如何掌握对无期徒刑犯减刑的幅度? ..... (33)
56. 对判处无期徒刑的罪犯如何依照刑法第七十一条的规定予以减刑? ..... (33)
57. 无期徒刑犯在执行期间重新犯罪以后还能不能减刑? ..... (34)
58. 对在缓刑考验期内表现好的罪犯, 可否缩减其缓刑考验期限? ..... (34)
59. 对假释后的罪犯能不能再减刑? ..... (34)

60. 对附加剥夺政治权利的，可否随主刑的减刑而缩  
减？ ..... (35)
61. 对有期徒刑犯如何减刑？ ..... (35)
62. 对有期徒刑犯减刑的起始时间和间隔时间如何掌  
握？ ..... (35)
63. 对无期徒刑减为有期徒刑的罪犯适用假释时如何掌握  
实际执行刑期？ ..... (36)
64. 死缓犯减刑以后能不能假释？ ..... (36)
65. 对未成年犯如何适用减刑、假释？ ..... (36)
66. 对哪几种罪犯的减刑、假释应当严格掌握？ ..... (36)

## 时 效

67. 去台人员在中华人民共和国成立前在大陆的犯罪行为  
是否还要追诉？ ..... (37)
68. 去台人员在中华人民共和国成立后当地人民政权建立  
前的犯罪行为是否还要追诉？ ..... (38)
69. 依照刑法第七十六条的规定，在确定对犯罪的追诉时  
效期限时，如何计算法定最高刑？ ..... (38)
70. 如何理解在采取强制措施以后，逃避侦查或者审判的，  
不受追诉期限的限制的规定？ ..... (39)

## 类 推

71. 适用法律类推的案件如何报请最高人民法院核  
准？ ..... (40)

## 其 他

72. 国家工作人员中依法从事公务的人员是否包括党派  
团体？ ..... (41)

## 分 则

### 第一章 反革命罪

73. 在办理反革命案件中，如何认定“以反革命为目的”？…………… (42)

74. 对在土改、镇反中被没收财产或被镇压的人的亲属“反攻倒算”案件如何处理？…………… (42)

#### 投敌叛变罪和特务罪

75. 大陆居民非法越境去台（包括澎湖、金门、马祖等岛屿）进行反革命活动的，应如何处理？…………… (43)

#### 反革命破坏罪和反革命宣传煽动罪

76. 对向境外特务机关写信挂钩的行为如何确定罪名？…………… (45)

#### 利用封建迷信进行反革命活动罪

#### 组织、利用会道门进行反革命活动罪

77. 对被取缔过的反动会道门的复辟活动和新出现的反动会道门组织应如何处理？…………… (46)

78. 对反动会道门组织成员如何处理？…………… (47)

79. 在取缔、打击反动会道门工作中，如何划分罪与非罪的界限？…………… (48)

80. 对反动会道门的道产如何处理？…………… (48)

### 第二章 危害公共安全罪

#### 破坏电力、煤气、易燃易爆设备罪

81. 偷割由于枯水季节或电力不足等原因，而暂行停供电的线路，应如何定性？…………… (49)

82. 偷割已经安装完毕,但还未供电的电力线路应如何定性? ..... (50)

### **破坏通讯设备罪**

83. 对盗窃通讯设备的,哪些应定破坏通讯设备罪? ..... (50)

### **非法制造、买卖、运输或者**

### **盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪**

84. 全国人大常委会《关于严惩严重危害社会治安的犯罪分子的决定》对刑法第一百一十二条作了哪些补充? ..... (51)

85. 刑法第一百一十二条中所说的枪支是否包括自制火药枪? ..... (51)

86. 盗窃小口径枪支是否构成盗窃枪支罪? ..... (52)

### **交通肇事罪**

87. 对于交通肇事犯罪者,如何区别情况处罚? ..... (53)

88. 对外国人、无国籍人交通肇事的如何处理? ..... (54)

89. 对在厂(矿)区内机动车造成伤亡事故的犯罪案件应如何定性? ..... (54)

90. 交通肇事罪的受害者应如何提出赔偿要求? ..... (54)

### **重大责任事故罪**

91. 重大责任事故罪的犯罪主体包括哪些? ..... (55)

92. 无照施工经营者能否构成重大责任事故罪的主体? ..... (56)

93. 无证开采的小煤矿从业人员能否构成重大责任事故罪的主体? ..... (56)

94. 在押犯能否构成重大责任事故罪的主体? ..... (56)

95. 重大责任事故案的立案标准是什么? ..... (57)

96. 重大责任事故案中“直接经济损失”包括哪些内容? ..... (57)

### 第三章 破坏社会主义经济秩序罪走私罪

97. “以牟利为目的”是否是构成走私行为的必要条  
件? ..... (62)
98. 非我国船只在我国内海运输走私物品是否适用我国法  
律关于走私罪的规定? ..... (63)
99. 倒卖走私物品、特许减免税物品行为与走私行为的界  
限如何划分? ..... (63)
100. 走私案件的赃款赃物如何移送? ..... (64)

#### 投机倒把罪

101. 哪些行为属于投机倒把行为以及如何处罚? ..... (66)
102. 如何认定投机倒把“情节严重”? ..... (66)
103. 如何计算单位投机倒把犯罪案件的获利数额? ..... (67)
104. 对猎杀大熊猫、倒卖、走私大熊猫的犯罪分子如何定  
罪处刑? ..... (68)
105. 对倒卖飞机票犯罪活动如何定罪处刑? ..... (68)
106. 对于非法出版犯罪活动如何定罪处刑? ..... (70)
107. 什么是非法出版物? ..... (70)
108. 非法出版物(包括淫秽出版物)由谁来鉴定? ..... (71)
109. 对以投机倒把罪论处的非法出版物犯罪案件,如何认  
定“情节严重”? ..... (72)
110. 企事业单位、机关、团体投机倒把犯罪案件如何处  
理? ..... (73)
111. 对有经营黄金制品权的单位和商店收购黄金制品加价  
倒卖的应如何定罪? ..... (76)
112. 对从香港、澳门和沙头角镇等地携带大量黄金饰品入  
境进行倒卖的如何定罪? ..... (76)
113. 高价、变相加价倒卖车、船票及坐签、卧签号和已过

- 期的车、船票，情节严重的，应如何定罪处刑？…………… (77)
114. 以营利为目的倒卖发票，情节严重的，如何定罪？…………… (77)
115. 对非法倒卖各种票证还没构成犯罪而又屡教不改的违法分子如何处理？…………… (77)
116. 对于非法经营文物的如何定罪处刑？…………… (78)
117. 单位、企业买卖外汇哪些属于违法行为以及如何定罪处罚？…………… (79)
118. 处理单位、企业违法买卖外汇案件应注意哪些为题？…………… (79)
119. 放高利贷是否构成犯罪？…………… (80)

### **偷税、抗税罪**

120. 对税务人员参与偷税犯罪的案件，如何定罪判刑？…………… (82)
121. 办理偷税、抗税案件中，对追缴的偷税、抗税款、罚款如何上交财政？…………… (82)
122. 偷税罪、抗税罪的“直接责任人员”包括哪些人？…………… (83)
123. 同一纳税人同时偷、抗两种以上税的，如何计算偷税、抗税的总额？…………… (83)
124. 对同一税款，既犯偷税罪，又犯抗税罪的，如何处罚？…………… (84)
125. 与纳税人、代征人、扣缴义务人勾结，共同实施偷税罪的，如何定罪处刑？…………… (84)

### **伪造国家货币罪**

#### **贩运伪造的国家货币罪**

126. 对变造国家货币的行为如何定罪？…………… (85)

127. 对利用复印机复印人民币的应定何罪? ..... (85)

### **伪造有价票证罪**

128. 用涂改、挖补等方法变造车船票应如何定罪处刑? ..... (86)
129. 伪造、倒卖林木采伐指标、运输木材的其他凭证以及完税证、育金基金、林政费、更新造林费等票据的, 如何定罪处刑? ..... (86)

### **挪用公款罪**

130. 如何理解“挪用公款归个人使用”? ..... (88)
131. 挪用公款罪的数额标准如何掌握? ..... (88)
132. 怎样理解“挪用公款数额较大不退还的, 以贪污论处”? 数额标准如何掌握? ..... (89)
133. 对挪用公物案件如何处理? ..... (90)
134. 对内外勾结挪用公款的共犯如何处理? ..... (90)

### **挪用救灾、抢险、防汛、优抚、救济款物罪**

135. 什么是挪用救灾、抢险、防汛、优抚、救济款物罪? ..... (91)
136. 构成重大、特别重大挪用救灾、抢险、防汛、优抚、救济款物案的标准是什么? ..... (91)

### **假冒商标罪**

137. 对于为生产、经销假冒伪劣商品而假冒他人注册商标的, 应如何定罪处刑? ..... (92)
138. 对没有营业执照的个人假冒他人注册商标, 包括非法制造或销售他人注册商标标识的行为如何定罪? ..... (93)
139. 个人非法制造、购买名牌产品的商标标识, 用于其他产品上, 冒充名牌产品出售, 该如何定罪? ..... (93)

### **假冒专利罪**

140. 对假冒他人专利的行为如何定罪处刑? ..... (94)

### **盗伐林木罪和滥伐林木罪**

141. 如何认定盗伐、滥伐林木罪? ..... (95)

142. 如何认定盗伐、滥伐森林或者其他林木“情节严重”的问题? ..... (96)

143. 对盗伐林木犯罪案件“数量较大”、“数额巨大”、“数额特别巨大”的起点数量如何掌握? ..... (96)

144. 国营企事业单位、集体组织盗伐或违法采伐林木, 如何定罪处刑? ..... (97)

145. 对其他破坏林木的犯罪行为如何处理? ..... (98)

146. 盗伐、滥伐林木案件中对“情节特别严重”的数量起点如何掌握? ..... (99)

147. 对于一贯盗伐林木的是否可以累计其盗伐数量定罪处罚? ..... (99)

148. 盗伐林木进行种植木耳、香菇等营利性生产, 应如何定罪? ..... (100)

149. 雇人盗伐林木的犯罪案件, 对被雇者应否追究刑事责任? ..... (100)

150. 盗伐者对护林人员施加暴力或者以暴力相威胁, 危害护林人员的人身安全, 虽然其盗伐林木的数量或者伤害的程序还构不成犯罪, 但是情节恶劣, 影响很坏, 对此, 是否可以按盗伐林木罪惩处? ..... (101)

151. 如何计算立木材积? 如何理解幼树的概念? ..... (101)

### **非法捕捞水产品罪**

152. 哪些属于使用禁用的工具、方法捕捞水产品的行为? ..... (102)

### **非法狩猎罪**

153. 对破坏野生动物资源, 捕杀国家重点保护的珍贵、濒



- 危野生动物的犯罪如何处罚? ..... (102)
154. 我国常见的珍贵濒危野生动物有哪些? ..... (103)

## 第四章 侵犯公民人身权利、民主权利罪

### 故意伤害罪

155. 私自摘除节育环, 伤害妇女身体的如何定罪处罚? ..... (104)
156. 对犯故意伤害罪, 只造成轻伤或轻伤多人, 情节恶劣者, 如何适用法律? ..... (104)
157. 在伤害案件中, 哪些情形属于重伤? ..... (105)
158. 在伤害案件中, 哪些情形属于轻伤? ..... (115)

### 过失伤害罪

159. 过失伤害他人构成犯罪, 经双方协商, 行为人愿意赔偿经济损失, 被害人没有告诉的, 还要不要追究刑事责任? ..... (120)

### 刑讯逼供罪

160. 刑讯逼供案的立案标准是什么? ..... (120)
161. 刑讯逼供罪的犯罪主体范围如何掌握? ..... (121)
162. 保安公司的保安人员能否成为刑讯逼供罪的主体? ..... (122)

### 诬告陷害罪

163. 诬告陷害案的立案标准是什么? ..... (123)

### 强奸妇女罪和奸淫幼女罪

164. 怎样认定强奸罪? ..... (124)
165. 怎样认定强奸罪中的暴力、胁迫和其他手段? ..... (124)
166. 如何认定强奸罪中的“情节特别严重”? ..... (125)
167. 对轮奸妇女的如何处罚? ..... (126)
168. 对妇女教唆或帮助男子强奸的如何处罚? ..... (126)