



圣才<sup>®</sup>考研网

www.100exam.com

【圣才考研】—考研考博专业课辅导中国第一品牌

国内外经典教材辅导系列·法学类

# 高铭暄 马克昌《刑法学》

(第5版)

## 笔记和考研真题详解

主编：圣才考研网  
www.100exam.com

**赠** 140元大礼包

100元网授班 + 20元真题模考 + 20元圣才学习卡

详情登录：圣才考研网 (www.100exam.com) 首页的【购书大礼包专区】，

刮开本书所贴防伪标的密码享受购书大礼包增值服务。

特别推荐：高铭暄 马克昌《刑法学》名师讲堂[高清视频]

中国石化出版社

HTTP://WWW.SINOPEC-PRESS.COM

教·育·出·版·中·心

国内外经典教材辅导系列·法学类

**高铭暄 马克昌《刑法学》(第5版)**  
笔记和考研真题详解

主编：圣才考研网

[www.100exam.com](http://www.100exam.com)

中国石化出版社

## 内 容 提 要

本书是普通高等教育“十一五”国家级规划教材《刑法学》(第5版,高铭暄、马克昌主编,北京大学出版社、高等教育出版社)的学习辅导书。本书遵循教材第5版的章目编排,共分为31章(含绪言),每章由两部分组成:第一部分为复习笔记,总结本章的重难点内容;第二部分为考研真题详解,精选详析了部分名校近年的考研真题。

圣才考研网([www.100exam.com](http://www.100exam.com))提供高铭暄《刑法学》网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】、经典教材与考研真题解析【视频图书】(详细介绍参见本书书前彩页)。随书赠送大礼包增值服务【100元网授班+20元真题模考+20元圣才学习卡】。本书及高铭暄《刑法学》网授精讲班、经典教材与考研真题解析视频课程(图书)特别适用于各大院校学习高铭暄《刑法学》的师生,以及在高校硕士和博士研究生入学考试中参加刑法学考试科目的考生使用,也可供各大院校学习刑法学的师生参考。

## 图书在版编目(CIP)数据

高铭暄、马克昌《刑法学》(第5版)笔记和考研真题详解/圣才考研网主编. —北京:中国石化出版社, 2012. 8  
(国内外经典教材习题详解系列)  
ISBN 978-7-5114-1758-9

I. ①高… II. ①圣… III. ①刑法-法的理论-中国-研究生-入学考试-自学参考资料 IV. ①D924.01

中国版本图书馆CIP数据核字(2012)第206025号

未经本社书面授权,本书任何部分不得被复制、抄袭,或者以任何形式或任何方式传播。版权所有,侵权必究。

### 中国石化出版社出版发行

地址:北京市东城区安定门外大街58号

邮编:100011 电话:(010)84271850

读者服务部电话:(010)84289974

<http://www.sinopec-press.com>

E-mail: [press@sinopec.com](mailto:press@sinopec.com)

北京兴鹏印刷有限公司印刷

全国各地新华书店经销

\*

787×1092毫米 16开本 24.25印张 4彩插 768千字

2012年9月第1版 2012年9月第1次印刷

定价:48.00元

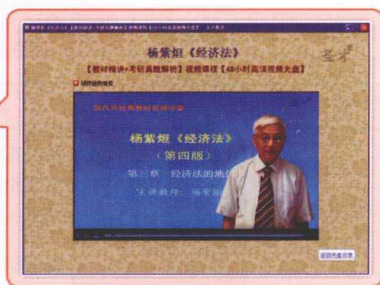
### 六年成功辅导数万人通关的视频课程

## 1. 视频课程 (图书)

部分法学类经典教材高清视频课程 (图书) :



1. 杨紫烜《经济法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【48小时高清视频光盘】
2. 张文显《法理学》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【36小时高清视频光盘】
3. 魏振瀛《民法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【52小时高清视频光盘】
4. 高铭暄《刑法学》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【40小时高清视频光盘】
5. 姜明安《行政法与行政诉讼法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【48小时高清视频光盘】



#### 产品内容:

1. 光盘 (高清视频课程) + 图书 (课程讲义)
2. 精讲经典教材, 分析重点难点 (高清视频)
3. 详解3~5套相关名校考研真题 (高清视频)
4. 最新视频 (教材和真题), 可免费升级获得

#### 产品特点:

1. 视频 (光盘) 超值, 48小时精讲教材解析真题
2. 视频质量一流, 名师独家主讲, 讲义精心设计
3. 高清视频, 如临其境, 真实体验影院视觉效果
4. 产品免费下载试用, 免费自动升级到最新版本

## 2. 名校考研真题解析视频课程 (图书)



- 内容:**
1. 比较历年真题, 总结命题规律 (2小时)
  2. 高清视频解析历年考研真题 (18小时)
  3. 最新真题解析视频, 可免费自动升级获得
- 特色:**
1. 真题不仅有纸版答案, 还有高清视频讲解
  2. 高清视频, 如临其境, 体验影院视觉效果
  3. 免费下载试用, 免费自动升级到最新版本

部分法学类名校考研真题视频解析图书:

1. 北京大学法学院考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】
2. 中国人民大学法学院考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】
3. 中国政法大学法学综合考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】
4. 对外经济贸易大学国际法专业考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】

更多视频课程 (图书), 登录圣才考研网 (www.100exam.com) !

# 法学类考研考博辅导

火爆招生

圣才考研网 (www.100exam.com) — 8年成功辅导数万人通关的教育视频网站!



圣才考研网是圣才学习网旗下的考研考博专业网站, 是一家提供全国所有院校考研考博辅导班(保过班、网授班等)、考研题库、全套资料(历年真题及答案、笔记讲义等)、高清视频课程(图书)等全方位教育服务的大型考研平台。

## 【考研专业课辅导体系】——法学类示例

院校	考研辅导体系	内容	招生简章	备注
北京大学 法学院  中国人民大学 法学院  中国政法大学 各法学院  .....	1. 特别保录班/ 保录班	政数英全套+专业课全套(含以下所有辅导班)。每科均提供个性化辅导方案, 实行一对一辅导。	参见圣才考研网 相关院校介绍	①配专职班主任, 全程管理。 ②签约保过, 不过免费重修或退1/3学费。
	2. 保过班(面授/网授)	一对一辅导(面授/网授)+教材精讲班(网授)+真题解析班(网授)+配套题库(免费下载, 免费升级)+全套资料+全程答疑	参见网站	①配专职班主任, 全程管理。 ②签约保过, 不过免费重修或退1/3学费。
	3. 一对一辅导(面授/网授)	个性化辅导方案+题库(免费下载, 免费升级)+全套资料+全程答疑	参见网站	主要针对基础比较薄弱的学员。
	4. 网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】	精讲参考教材章节内容, 穿插经典考研真题, 分析各章考点、重点和难点。	参见网站	高清视频讲解, 影院效果; 配专职班主任, 全程管理。
	5. 真题解析班(网授)	包括: ①历年考研真题综合分析(导学班)【总结命题规律, 比较历年真题】+②精选讲解2~4套近年考研真题【解析每道真题, 详解难点重点】。	参见网站	高清视频讲解, 影院效果; 配专职班主任, 全程管理。
	6. 面授冲刺班/远程面授班	精讲参考教材和历年真题, 勾画串讲考点、重难点。	参见网站	小班面授或者远程面授(二者同步)。
	7. 配套题库(免费下载, 免费升级)	历年考研真题测试+参考教材章节题库+全真冲刺模拟试题(考前教师押题)	参见网站	免费下载即任何人都可下载到本地机试用; 免费升级指系统自动免费在线升级题库, 自动获得最新考研真题。
	8. 全套资料(考研真题、笔记讲义及课件等)	全国所有院校的: ①历年考研真题及详解【14万套考研考博专业课历年真题(含答案)】; ②本科生、研究生课堂笔记; ③本科生、研究生课堂作业; ④教师授课讲义及课件; ⑤期中期末考试试题; ⑥指定教材(参考教材)配套资料(课后习题答案、模拟试题等)。		
	9. 复试一对一辅导	提供个性化辅导方案, 通过面授或者网授(远程面授)对复试内容进行一对一辅导。		
	10. 复试保过班	复试专业课一对一辅导+多对一辅导(包括口语、礼仪等)+复试全套资料。配专职班主任, 负责学员全方位全程管理。		

全国所有院校的专业课辅导, 详情登录【圣才考研网 (www.100exam.com)】。

# 法学类经典教材名师讲堂

火爆招生

圣才考研网 [www.100exam.com](http://www.100exam.com)

## 中国第一套讲解经典教材的高清视频课程



▲北京大学杨紫烜教授



▲中国人民大学李佳明博士



▲中国政法大学王韬博士

课程名称	班型	课时	上课时间	价格
1. 张文显《法理学》名师讲堂	网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】	30	随报随学	500元
	一对一辅导(面授/网授)	18	随报随学	3000元
	配套题库(免费下载, 免费升级)	60	随报随学	180元
2. 魏振瀛《民法》名师讲堂	网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】	46	随报随学	700元
	一对一辅导(面授/网授)	20	随报随学	3600元
	配套题库(免费下载, 免费升级)	60	随报随学	180元
3. 高铭暄、马克昌《刑法学》名师讲堂	网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】	32	随报随学	500元
	一对一辅导(面授/网授)	18	随报随学	3000元
	配套题库(免费下载, 免费升级)	60	随报随学	180元
4. 杨紫烜《经济法》名师讲堂	网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】	40	随报随学	680元
	一对一辅导(面授/网授)	20	随报随学	3600元
	配套题库(免费下载, 免费升级)	60	随报随学	180元
5. 姜明安《行政法与行政诉讼法》名师讲堂	网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】	40	随报随学	680元
	一对一辅导(面授/网授)	20	随报随学	3600元
	配套题库(免费下载, 免费升级)	60	随报随学	180元
6. 陈光中《刑事诉讼法学》名师讲堂	网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】	30	随报随学	500元
	一对一辅导(面授/网授)	18	随报随学	3000元
	配套题库(免费下载, 免费升级)	60	随报随学	180元
7. 曾宪义《中国法制史》名师讲堂				
8. 周叶中《宪法》名师讲堂				
9. 王利明《民法》名师讲堂				
10. 范健《商法》名师讲堂				
11. 吴汉东《知识产权法》名师讲堂				
12. 江伟《民事诉讼法》名师讲堂				
13. 邵津《国际法》名师讲堂				
14. 余劲松、吴志攀《国际经济法》名师讲堂				
15. 韩德培《国际私法》名师讲堂				

详情参见网站

# 法学类图书目录



购书享受大礼包增值服务【100元网授班+20元真题模考+20元圣才学习卡】

## 一、考研专业课辅导系列

1. 北京大学法学院考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】
2. 中国人民大学法学院考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】
3. 中国政法大学法学综合考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】
4. 对外经济贸易大学法学院国际法专业考研内部讲义与历年真题解析【20小时高清视频光盘】
5. 经济法学考硕考博历年名校真题汇编与疑难解析

## 二、法学类经典教材辅导大系列

### ① 系列之一：经典教材笔记详解

1. 张文显《法理学》（第4版）笔记和课后习题（含考研真题）详解
2. 曾宪义《中国法制史》（第2版）笔记和考研真题详解
3. 周叶中《宪法》（第3版）笔记和课后习题（含考研真题）详解
4. 魏振瀛《民法》（第4版）笔记和考研真题详解
5. 王利明《民法》（第5版）笔记和课后习题（含考研真题）详解
6. 高铭暄 马克昌《刑法学》（第5版）笔记和考研真题详解
7. 范健《商法》（第4版）笔记和课后习题（含考研真题）详解
8. 杨紫烜《经济法》（第4版）笔记和考研真题详解
9. 吴汉东《知识产权法》（第3版）笔记和课后习题（含考研真题）详解
10. 江伟《民事诉讼法》（第3版）笔记和考研真题详解
11. 姜明安《行政法与行政诉讼法》（第5版）笔记和考研真题详解
12. 陈光中《刑事诉讼法学》（第3版）笔记和考研真题详解
13. 邵津《国际法》（第4版）笔记和考研真题详解
14. 余劲松 吴志攀《国际经济法》（第3版）笔记和考研真题详解
15. 韩德培《国际私法》（第2版）笔记和考研真题详解
16. 许崇德《宪法学》（第4版）笔记和课后习题详解
17. 张千帆《宪法学》（第2版）笔记和习题详解
18. 江平《民法学》（第2版）笔记和考研真题详解
19. 梁慧星《民法总论》（第4版）笔记和考研真题详解
20. 张正钊《行政法与行政诉讼法》（第4版）笔记和课后习题详解
21. 李昌麒《经济法学》（第2版）笔记和课后习题详解
22. 张守文《经济法学》笔记和课后习题详解

### ② 系列之二：视频课程【图书】

1. 看高清视频，学经典教材—国内10本法学经典教材名师讲堂【400小时高清视频】
2. 张文显《法理学》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【36小时高清视频光盘】

3. 曾宪义《中国法制史》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【24小时高清视频光盘】
4. 周叶中《宪法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【36小时高清视频光盘】
5. 魏振瀛《民法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【52小时高清视频光盘】
6. 王利明《民法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【48小时高清视频光盘】
7. 高铭暄 马克昌《刑法学》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【40小时高清视频光盘】
8. 范健《商法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【48小时高清视频光盘】
9. 杨紫烜《经济法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【48小时高清视频光盘】
10. 吴汉东《知识产权法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【36小时高清视频光盘】
11. 江伟《民事诉讼法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【36小时高清视频光盘】
12. 姜明安《行政法与行政诉讼法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【48小时高清视频光盘】
13. 陈光中《刑事诉讼法学》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【36小时高清视频光盘】
14. 邵津《国际法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【30小时高清视频光盘】
15. 余劲松 吴志攀《国际经济法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【36小时高清视频光盘】
16. 韩德培《国际私法》【教材精讲+考研真题解析】视频课程【45小时高清视频光盘】

## 三、法学类考试辅导系列

### ① 司法考试辅导系列

1. 看视频，做真题—综合知识历年真题解析【20小时高清视频光盘】
2. 看视频，做真题—刑事与行政法律制度历年真题解析【20小时高清视频光盘】
3. 看视频，做真题—民商事法律制度历年真题解析【20小时高清视频光盘】
4. 看视频，做真题—实例（案例）分析历年真题解析【20小时高清视频光盘】

### ② 企业法律顾问考试辅导系列

1. 看视频，做真题—综合法律知识历年真题解析【20小时高清视频光盘】
2. 看视频，做真题—经济与民商法律知识历年真题解析【20小时高清视频光盘】
3. 看视频，做真题—企业管理知识历年真题解析【20小时高清视频光盘】
4. 看视频，做真题—企业法律顾问实务历年真题解析【20小时高清视频光盘】

# 《国内外经典教材辅导系列》

## 编 委 会

主编：圣才考研网(www.100exam.com)

编委：肖 娟 娄旭海 郭文芳 王 慧 肖 萌  
倪彦辉 邱亚辉 李昌付 段瑞权 李 伟  
段承先 段辛云 张 帆 涂幸运 罗国华



# 序 言

国内外经典教材辅导系列是一套全面解析当前国内外各大院校权威教科书的辅导资料。我国各大院校一般都把国内外通用的权威教科书作为本科生和研究生学习专业课程的参考教材,这些教材甚至被很多考试(特别是硕士和博士研究生入学考试)和培训项目作为指定参考书。这些国内外优秀教材的内容一般都有一定的广度和深度,但其课(章)后习题一般没有答案或者答案简单,这给广大读者学习专业教材带来了一定的困难。为了帮助读者更好地学习专业课,我们有针对性地编著了一套适用于国内外教材的复习资料,整理了各章的笔记和课(章)后习题,精选了部分名校近年的考研真题,并提供了详细的参考答案。

高铭暄、马克昌主编的《刑法学》是我国高校采用较多的刑法学权威教材之一。作为该教材的学习辅导书,本书具有以下几个方面的特点:

1. 整理名校笔记,浓缩内容精华。本书每章的复习笔记均对该章的重难点进行了整理,并参考了国内名校名师讲授该教材的课堂笔记。因此,本书的内容几乎浓缩了该教材的所有知识精华。

2. 精选考研真题,巩固重难点知识。为了强化对重要知识点的理解,本书精选了部分名校近年的刑法学考研真题,这些学校均以该教材作为考研参考教材。所选考研真题基本涵盖了每章的考点和难点,特别注重理论联系实际,凸显当前热点。

与本书相配套,圣才考研网提供高铭暄《刑法学》网授精讲班【教材精讲+考研真题串讲】、经典教材与考研真题解析视频课程(图书)、配套题库(详细介绍参见本书书前彩页)。

要深深牢记:考研不同一般考试,概念题(名词解释)要当作简答题来回答,简答题要当作论述题来解答,而论述题的答案要像是论文,多答不扣分。有的论述题的答案简直就是一份优秀的论文(其实很多考研真题就是选自一篇专题论文,完全需要当作论文来回答)!

圣才考研网([www.100exam.com](http://www.100exam.com))是圣才学习网旗下的考研考博专业网站,提供全国所有院校各个专业的考研考博辅导班【保过班、一对一辅导、网授班、题库、光盘、视频课程(图书)等】、高铭暄《刑法学》等国内外经典教材名师讲堂、考研题库(免费下载、免费升级)、全套资料(历年真题及答案、笔记讲义等)、考研教辅图书等。购书享受大礼包增值服务【100元网授班+20元真题模考+20元圣才学习卡】。

考研辅导: [www.100exam.com](http://www.100exam.com)(圣才考研网)

法学考试: [www.100xuexi.com](http://www.100xuexi.com)(圣才学习网)

圣才学习网编辑部

# 目 录

绪 言 .....	( 1 )
0.1 复习笔记 .....	( 1 )
0.2 考研真题详解(略) .....	( 1 )

## 上编 刑法总论

第一章 刑法概说 .....	( 2 )
1.1 复习笔记 .....	( 2 )
1.2 考研真题详解 .....	( 3 )
第二章 刑法的基本原则 .....	( 6 )
2.1 复习笔记 .....	( 6 )
2.2 考研真题详解 .....	( 7 )
第三章 刑法的效力范围 .....	( 12 )
3.1 复习笔记 .....	( 12 )
3.2 考研真题详解 .....	( 15 )
第四章 犯罪概念与犯罪构成 .....	( 19 )
4.1 复习笔记 .....	( 19 )
4.2 考研真题详解 .....	( 20 )
第五章 犯罪客体 .....	( 23 )
5.1 复习笔记 .....	( 23 )
5.2 考研真题详解 .....	( 24 )
第六章 犯罪客观方面 .....	( 26 )
6.1 复习笔记 .....	( 26 )
6.2 考研真题详解 .....	( 30 )
第七章 犯罪主体 .....	( 41 )
7.1 复习笔记 .....	( 41 )
7.2 考研真题详解 .....	( 46 )
第八章 犯罪主观方面 .....	( 55 )
8.1 复习笔记 .....	( 55 )
8.2 考研真题详解 .....	( 61 )
第九章 正当行为 .....	( 68 )
9.1 复习笔记 .....	( 68 )
9.2 考研真题详解 .....	( 72 )
第十章 故意犯罪的停止形态 .....	( 80 )
10.1 复习笔记 .....	( 80 )

10.2 考研真题详解 .....	( 85 )
<b>第十一章 共同犯罪</b> .....	( 97 )
11.1 复习笔记 .....	( 97 )
11.2 考研真题详解 .....	( 101 )
<b>第十二章 罪数形态</b> .....	( 115 )
12.1 复习笔记 .....	( 115 )
12.2 考研真题详解 .....	( 119 )
<b>第十三章 刑事责任</b> .....	( 125 )
13.1 复习笔记 .....	( 125 )
13.2 考研真题详解 .....	( 127 )
<b>第十四章 刑罚概说</b> .....	( 130 )
14.1 复习笔记 .....	( 130 )
14.2 考研真题详解 .....	( 132 )
<b>第十五章 刑罚的体系和种类</b> .....	( 135 )
15.1 复习笔记 .....	( 135 )
15.2 考研真题详解 .....	( 143 )
<b>第十六章 刑罚的裁量</b> .....	( 150 )
16.1 复习笔记 .....	( 150 )
16.2 考研真题详解 .....	( 153 )
<b>第十七章 刑罚裁量制度</b> .....	( 158 )
17.1 复习笔记 .....	( 158 )
17.2 考研真题详解 .....	( 166 )
<b>第十八章 刑罚执行制度</b> .....	( 179 )
18.1 复习笔记 .....	( 179 )
18.2 考研真题详解 .....	( 183 )
<b>第十九章 刑罚的消灭</b> .....	( 189 )
19.1 复习笔记 .....	( 189 )
19.2 考研真题详解 .....	( 190 )

**下编 刑法各论**

<b>第二十章 刑法各论概述</b> .....	( 194 )
20.1 复习笔记 .....	( 194 )
20.2 考研真题详解 .....	( 196 )
<b>第二十一章 危害国家安全罪</b> .....	( 198 )
21.1 复习笔记 .....	( 198 )
21.2 考研真题详解(略) .....	( 201 )
<b>第二十二章 危害公共安全罪</b> .....	( 202 )
22.1 复习笔记 .....	( 202 )
22.2 考研真题详解 .....	( 215 )
<b>第二十三章 破坏社会主义市场经济秩序罪</b> .....	( 222 )

23.1	复习笔记	(222)
23.2	考研真题详解	(253)
<b>第二十四章</b>	<b>侵犯公民人身权利、民主权利罪</b>	(265)
24.1	复习笔记	(265)
24.2	考研真题详解	(275)
<b>第二十五章</b>	<b>侵犯财产罪</b>	(294)
25.1	复习笔记	(294)
25.2	考研真题详解	(302)
<b>第二十六章</b>	<b>妨害社会管理秩序罪</b>	(320)
26.1	复习笔记	(320)
26.2	考研真题详解	(340)
<b>第二十七章</b>	<b>危害国防利益罪</b>	(345)
27.1	复习笔记	(345)
27.2	考研真题详解(略)	(347)
<b>第二十八章</b>	<b>贪污贿赂罪</b>	(348)
28.1	复习笔记	(348)
28.2	考研真题详解	(353)
<b>第二十九章</b>	<b>渎职罪</b>	(362)
29.1	复习笔记	(362)
29.2	考研真题与典型题详解	(371)
<b>第三十章</b>	<b>军人违反职责罪</b>	(374)
30.1	复习笔记	(374)
30.2	考研真题详解(略)	(380)

# 绪 言

## 0.1 复习笔记

### 一、刑法学的概念、对象和体系

#### 1. 刑法学的概念

(1) 刑法学是研究刑法及其所规定的犯罪、刑事责任和刑罚的科学。它属于部门法学的范畴，是部门法学中最重要的学科之一。

(2) 刑法学成为一门相对独立的法律科学，是在 18 世纪欧洲资产阶级革命时期才出现的。一般认为，贝卡里亚于 1764 年发表的《论犯罪与刑罚》一书，是资产阶级刑法学的奠基之作。

(3) 社会主义刑法学是在俄国 1917 年十月革命胜利之后诞生的。当代中国刑法学，萌芽于新民主主义革命根据地时期而创建于中华人民共和国成立之后。

#### 2. 刑法学的对象

刑法学的研究对象应当是“刑法及其所规定的犯罪、刑事责任和刑罚”。

#### 3. 刑法学的体系

(1) 刑法学的体系是指将刑法学研究的对象具体化之后，对知识内容加以排列组合而形成的理论上的结构形式。

(2) 我国刑法学的体系是以我国刑法及其所规定的犯罪、刑事责任和刑罚为研究对象而建立起来的。

### 二、刑法学的作用和研究方法

#### 1. 刑法学的作用

(1) 指导刑事立法。

(2) 促进刑事司法。

(3) 繁荣法学教育，丰富法学研究。

#### 2. 刑法学的研究方法

辩证唯物主义和历史唯物主义是研究刑法学的根本方法。刑法学的研究方法具体包括：

(1) 分析的方法。

(2) 比较的方法。

(3) 历史的方法。

(4) 理论联系实际的方法。

## 0.2 考研真题详解(略)

# 第一章 刑法概说

## 1.1 复习笔记

### 一、刑法的概念和性质

#### 1. 刑法的概念

(1) 刑法是规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律。

(2) 分类

① 广义刑法与狭义刑法

a. 广义刑法，指一切规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律规范的总和。包括：刑法典、单行刑法、附属刑法。

b. 狭义刑法，即指系统规定犯罪、刑事责任和刑罚的刑法典。

② 普通刑法与特别刑法

a. 普通刑法，指具有普遍适用效力的刑法，实际上即指刑法典。

b. 特别刑法，指仅适用于特定的人、时、地、事(犯罪)的刑法。

#### 2. 刑法的性质

(1) 刑法的阶级性质

刑法是统治阶级根据自己的意志和利益制定的，是统治阶级对被统治阶级实行专政的工具。

(2) 刑法的法律性质

① 刑法所保护的社会关系的范围更为广泛。刑法所保护的是所有受到犯罪侵害的社会关系，这些社会关系涉及社会生活的各个方面，既涉及经济基础，也涉及上层建筑。

② 刑法的强制性最为严厉。

### 二、刑法的创制和完善

#### 1. 刑法的创制

(1) 早在新中国建立初期，国家就先后制定并颁布了一些单行刑事法规。

(2) 刑法典最初的起草准备工作，是由前中央人民政府法制委员会主持进行的。自1950年至1954年9月，法制委员会写出两个稿本。

(3) 从1954年10月至1956年11月，全国人大常委会办公厅法律室共写出13稿。至1957年6月28日，已写出22稿。经过1957年“反右”斗争和法律虚无主义思潮，到1963年10月9日写出第33稿。

(4) 从1978年10月开始，国家组成刑法草案的修订班子，对第33稿进行修订，并先后写出两个稿本。

(5) 我国第一部刑法典正式公布于1979年7月6日，1980年1月1日起施行。

#### 2. 刑法的完善

(1) 自中国最高立法机关于1982年提出修改刑法典起，研究和修订刑法典的工作历时15年，大体经历了五个阶段：①酝酿准备(1982—1988.2)；②初步修改(1988.3—1989.6)；③重点修改(1991)；④全面系统修改(1993—1996.12)；⑤立法审议通过(1996.12—1997.3)。

(2) 1997实现了刑法典的全面修订，此次修订的刑法典的鲜明特色主要体现在：①实现了刑法的统一性和完备性；②贯彻了刑事法治原则和加强刑法保障功能；③立足本国国情与适当借鉴国外先进经验相结合。

(3) 1997年刑法之后，先后颁布了八部刑法修正案(2011年通过了《刑法修正案(八)》)。

我国立法机关对1997年刑法典的修改完善，具有两个明显的特点：①及时回应经济和社会发展的需要，注重对当前经济和社会领域中重要问题的刑法规制；②确立了刑法修正案作为刑法修改方式的基本地位。

### 三、刑法的根据和任务

#### 1. 刑法的根据

##### (1) 制定刑法的法律根据

宪法是国家的根本大法，也是我国刑法制定和修订的法律根据。

##### (2) 制定刑法的实践根据

我国同犯罪作斗争的具体经验及实际情况，是刑法制定和修订的实践根据。

#### 2. 刑法的任务

根据《刑法》第2条规定，我国刑法的任务包括惩罚和保护两个方面。

##### (1) 惩罚方面的任务

①刑法惩罚的对象只能是实施了犯罪行为的人。

②刑法惩罚的手段也是特殊的，即它使用的是刑罚手段。

##### (2) 保护方面的任务

①保卫国家安全，保卫人民民主专政的政权和社会主义制度。

②保护社会主义的经济基础。

③保护公民的人身权利、民主权利和其他权利。

④维护社会秩序。

### 四、刑法的体系和解释

#### 1. 刑法的体系

(1) 刑法的体系，是指刑法典的组成和结构。

##### (2) 组成部分

①总则。即关于犯罪、刑事责任和刑罚的一般原理原则的规范体系，这些规范是认定犯罪、确定责任和适用刑罚所必须遵守的共同规则。

②分则。指关于具体犯罪和具体法定刑的规范体系，这些规范是解决具体定罪量刑问题的标准。

③附则。附则部分仅一个条文，即《刑法》第452条。

(3) 我国刑法条文中的“但书”，所表示的大致有以下几种情况：①“但书”是前段的补充；②“但书”是前段的例外；③“但书”是对前段的限制。

#### 2. 刑法的解释

刑法的解释就是对刑法规范含义的阐明。

##### (1) 立法解释、司法解释和学理解释(解释的效力不同)

①立法解释。指由最高立法机关对刑法的含义所作的解释。依照《中华人民共和国宪法》第67条第4项的规定，解释法律属于全国人大常委会行使的职权之一。

②司法解释。指由最高司法机关对刑法的含义所作的解释。有权进行司法解释的是最高人民法院和最高人民检察院。

③学理解释。指由国家宣传机构、社会组织、教学科研单位或者专家学者从学理上对刑法含义所作的解释。

##### (2) 文理解释和论理解释(解释的方法不同)

①文理解释。指对法律条文的字义，包括单词、概念、术语，从文理上所作的解释。

②论理解释。指按照立法精神，联系有关情况，从逻辑上所作的解释。又分为三种：

a. 当然解释，指刑法规定虽未明示某一事项，但依规范目的、事物属性和形式逻辑，将该事项当然包含在该规范适用范围之内的解释。

b. 扩张解释，是根据立法原意，对刑法条文作超过字面意思的解释。

c. 限制解释，是根据立法原意，对刑法条文作狭于字面意思的解释。

## 1.2 考研真题详解

### 一、概念题

#### 1. 刑法(人大2007年研)

答：刑法，是指规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律，是掌握政权的统治阶级为了维护本阶级政治上的

统治和经济上的利益，根据其阶级意志，规定哪些行为是犯罪并应当负刑事责任，给予犯罪人何种刑事处罚的法律。刑法有广义刑法与狭义刑法之分。广义刑法是指一切规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律规范的总和，包括刑法典、单行刑法以及非刑事法律中的刑事责任条款。狭义刑法是指刑法典。

### 2. 单行刑法(中山大学 2006 年研)

答：单行刑法，是指国家立法机关对刑法规定进行部分补充、修改或废除部分刑法规定的单行规范性文件。1979 年旧刑法实施之后、1997 年新刑法实施之前，立法机关一共颁布过二十四个单行刑法。新刑法实施之后，全国人大常委会又通过了一个单行刑法，即《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》。

### 3. 论理解释(中山大学 2011 年研)

答：论理解释，是指按照立法精神，联系有关情况，从逻辑上所作的解释。论理解释又分为当然解释、扩张解释和限制解释。当然解释是指刑法规定虽未明示某一事项，但依规范目的、事物属性和形式逻辑，将该事项当然包含在该规范适用范围之内的解释。扩张解释是根据立法原意，对刑法条文作超过字面意思的解释。限制解释是根据立法原意，对刑法条文作狭于字面意思的解释。

### 4. 当然解释(武大 2004 年研)

答：当然解释，是指刑法规定虽未明示某一事项，但依规范目的、事物属性和形式逻辑，将该事项当然包含在该规范适用范围之内的解释。如刑法典第 50 条第 1 款前段规定，判处死缓在缓期执行期间，如果没有故意犯罪，“2 年期满以后，减为无期徒刑”。据此，没有满 2 年的不得减为无期徒刑。

## 二、简答题

### 1. 辨析“刑法具有法益保护机能和人权保障机能”。(首都师范 2010 年研)

答：这个观点是正确的，具体分析如下：

#### (1) 法律依据

《刑法》第 2 条规定：“中华人民共和国刑法的任务，是用刑罚同一切犯罪行为作斗争，以保卫国家安全，保卫人民民主专政的政权和社会主义制度，保护国有财产和劳动群众集体所有的财产，保护公民私人所有的财产，保护公民的人身权利、民主权利和其他权利，维护社会秩序、经济秩序，保障社会主义建设事业的顺利进行。”从这条规定可以看出，我国刑法的任务包括惩罚和保护两个方面：惩罚犯罪是手段，保护人民是目的。通过用刑罚同犯罪作斗争，来保护国家和人民的利益；而为了保护国家和人民的利益，又必须正确有效地同犯罪作斗争。

#### (2) 刑法的法益保护和人权保障机能的具体体现

①2004 年修正后的《宪法》第 33 条第 3 款明确规定：“国家尊重和保障人权。”我国刑法坚决保护公民所享受的人权。在刑法分则专章规定了“侵犯公民人身权利、民主权利罪”，用以制裁各种侵犯人权的犯罪行为。

②我国刑法对严重侵犯公民人身权利的犯罪如故意杀人、强奸、拐卖妇女儿童等，都规定了严厉的刑罚，直至适用死刑。

以上都体现了我国刑法在法益保护和人权保障方面的机能。

### 2. 简述刑法总则。(中山大学 2006 年研)

答：参见本章论述题第 1 题答案。

### 3. 简述刑法解释的种类(中南财大 2004 年研)

答：参见本章复习笔记相关内容。

## 三、论述题

### 1. 论述我国现行刑法的体系并加以评析。(武大 2006 年研)

答：刑法的体系，是指刑法的组成和结构。我国 1997 年修订后新刑法典从总体上分为总则、分则和附则三个部分。其中总则、分则各为一编，其编之下，再根据法律规范的性质和内容有次序地划分为章、节、条、款、项等层次。

刑法第一编总则分设五章，即刑法的任务、基本原则和适用范围；犯罪；刑罚；刑罚的具体运用；其他规定。第二编分则设十章，即危害国家安全罪；危害公共安全罪；破坏社会主义市场经济秩序罪；侵犯公民人身权利、民主权利罪；侵犯财产罪；妨害社会管理秩序罪；危害国防利益罪；贪污贿赂罪；渎职



罪；军人违反职责罪。刑法总则除第一章和第五章外，其余章下均设若干节；刑法分则大多数章下不设节，但由于第三章破坏社会主义市场经济秩序罪和第六章妨害社会管理秩序罪两章涉及具体犯罪众多、内容庞杂，因而该两章下均又分设若干节。刑法除总则编和分则编外，第三部分为附则。刑法附则部分仅一个条文，即《刑法》第452条。该条的内容一是规定修订后的刑法典开始施行的日期；二是规定修订后的刑法典与以往单行刑法的关系，宣布在修订刑法典生效后某些单行刑法的废止以及某些单行刑法中有关刑事责任的内容之失效。

概括地说，刑法总则是关于犯罪、刑事责任和刑罚的一般原理原则的规范体系，这些规范是认定犯罪、确定责任和适用刑罚所必须遵守的共同规则。刑法分则是关于具体犯罪和具体法定刑的规范体系，这些规范是解决具体定罪量刑问题的标准。刑法总则与刑法分则的关系是一般与特殊、抽象与具体的关系。总则指导分则，分则是总则所确定的原理原则的具体体现，二者相辅相成。只有把总则和分则紧密地结合起来研究，才能正确地认定犯罪、确定责任和适用刑罚。

从刑法分则有关犯罪排列顺序来看，我国的刑法分则对各类各种犯罪一般主要是根据犯罪的危害程度采取由重到轻的排列顺序。依次为危害国家安全犯罪，危害公共安全犯罪，破坏社会主义经济秩序罪，侵犯公民人身权利、民主权利罪，侵犯财产罪等。在现代以突出人权保证的市民社会之中，这种有关犯罪排列的刑法分则规定与现行的有关个人权利优先保证的刑法理念是不相符的。我国刑法典的这种排列次序体现了国家社会本位的刑法思想。