



北京师范大学刑事法律科学研究院
刑法学研究总整理文库



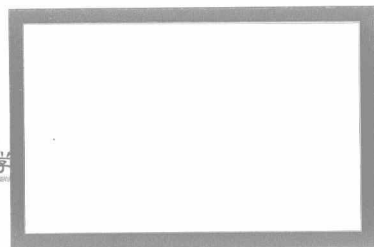
总主编 赵秉志

毒品犯罪 专题整理

DUPIN FANZUI
ZHUANTI ZHENGLI

彭凤莲 编著
高铭暄 审定

北京师范大学刑事法律科学研究院刑法学



毒品犯罪专题整理

彭凤莲 编著
高铭暄 审定

中国人民公安大学出版社
· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

毒品犯罪专题整理/彭凤莲编著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2007. 1

(北京师范大学刑事法律科学研究院刑法学研究总整理文库)

ISBN 978 - 7 - 81109 - 560 - 9

I. 毒… II. 彭… 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 (2006) 第 146205 号

毒品犯罪专题整理

DUPIN FANZUI ZHUANTI ZHENGLI

彭凤莲 编著

高铭喧 审定

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京市泰锐印刷厂

版 次: 2007 年 1 月第 1 版

印 次: 2007 年 1 月第 1 次

印 张: 13. 625

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 410 千字

印 数: 0001 ~ 3000 册

ISBN 978 - 7 - 81109 - 560 - 9/D · 530

定 价: 32. 00 元

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E - mail: cpep@public. bta. net. cn

[www. phcpps. com. cn](http://www.phcpps.com.cn)

[www. porclub. com. cn](http://www.porclub.com.cn)

总 序

新中国刑法学在建国初期创建之后，虽然曾因政治运动出现过一段时间的停滞，但在党的十一届三中全会后开始复苏，并逐步走上繁荣发展的道路。尤其是晚近 20 年来，刑法学研究更是突飞猛进，成果迭出，成绩斐然，从而成为公认的我国法学领域最为发达的主要学科之一。在新中国刑法学创建以来的 50 多年间，共出版著作近 3000 部，发表论文数万篇。面对如此丰硕的研究成果，总结其成就，反思其得失，从而为刑法学的进一步开拓发展提供导向，显得异常迫切。这就需要加强对数十年来刑法学研究成果的系统整理，将体现刑法学发展和具有重要学术价值的代表性研究成果，从发表在数以百计的报刊和文集上的浩如烟海的论文中精选出来，按照专题汇编成册，从而为今人的研究、学习提供了便利，也为后人保留了有代表性的研究资料。

以高铭暄、赵秉志教授为首的北京师范大学刑事法律科学研究院的刑法学研究团队，在潜心刑法理论研究的同时，历来都非常重视刑法学研究资料的整理和汇集，多年来在此方面曾推出了数部非常有影响的学术资料荟萃书籍，如《新中国刑法学研究综述（1949—1986）》（高铭暄主编，河南人民出版社 1986 年版）；《刑法修改研究综述》（赵秉志主

编，中国人民公安大学出版社 1990 年版)；《刑法争议问题研究》(赵秉志主编，河南人民出版社 1996 年版)；《新中国刑法学五十年》(高铭暄、赵秉志主编，中国方正出版社 2000 年版)；《新中国刑法学研究历程》(高铭暄、赵秉志编，中国方正出版社 2002 年版)；《刑法学的新动向》(刘志伟主编，中国人民公安大学出版社 2005 年版)，等等。“删繁就简三秋树，领异标新二月花”，这些书籍简明扼要地概括了中国刑法学理论研究的实际状况，反映出刑法学理论研究的最新动态，揭示了刑法学术研究的前沿问题，既为刑法学理论研究提供了资料方面的便利，免除了研究者披沙拣金、查找适合资料这一皓首穷经的辛苦，又汇集各家学说，避免了研究者冥思苦想的观点却是前人已有之说的无谓劳动，从而有利于研究者激发学术思想的火花。

为承袭前述著作的成功经验，汇集近年刑法学术的前沿论述，赵秉志教授等学者在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作时，就曾酝酿编撰一套系统整理建国以来刑法学研究成果的著作，但因故未能付诸实施。2005 年 8 月，赵秉志教授、卢建平教授等数位学者首批加入北京师范大学并创建了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。随后，经过多次研究和论证，决定组织精干队伍，编撰出版《刑法学研究总整理文库》。该文库将刑法学各个重要问题的有关内容分别编辑成册，系集专题述评、代表性论文精选、研究论著索引为一体的大型学术工具书。它既是全面展示新中国刑法学研究成果的重要窗口，也是刑法学研究者、学习者从事刑法学研究和学习的捷径，还将为刑事法实务工作者集中提供权

威或有价值的指导或参考。为保证本文库高质量地及时出版,北京师范大学刑事法律科学研究院刑法学研究团队给予了高度的重视,并精诚团结,投入了大量的时间和精力,并聘请研究院名誉院长高铭暄教授,研究院特聘顾问教授马克昌、王作富、储槐植先生担任本文库的学术顾问,组成了由院长赵秉志教授担任主任,常务副院长卢建平教授为副主任,李希慧教授、黄风教授、张远煌教授、刘志伟教授、王秀梅教授、李汉军教授等为成员的编委会,负责文库的策划、作者的确定以及指导解决在编写过程中遇到的重要问题。设立由刘志伟教授为主任,阴建峰副教授和左坚卫副教授为副主任,讲师黄晓亮博士、刘科博士、袁彬博士,博士生周国良、杜邈为成员的编辑部,负责协调有关编辑与出版事宜。文库的编写队伍主要由北京师范大学刑事法律科学研究院的研究人员和部分博士后、博士生以及中国人民大学法学院刑法专业部分博士生组成。其每一册均由对相应专题有研究专长或研究兴趣的教师、博士生或近年毕业的博士担任编著者。考虑到本文库涉及刑法学总论、各论中的数十个专题,编著工程浩大,耗费时间也长,经过与中国人民公安大学出版社协商,决定根据各个专题的性质、完成的进度、文稿的规模分批出版,成熟一批出版一批。

最后,需要说明的是,《刑法学研究总整理文库》是以公开发表的论文和出版的著作作为基础编写而成的,没有广大论文与著作原作者的辛勤劳动,就不会有本书的问世,在此向他们表示衷心的感谢与崇高的敬意;受编写者的学术素养、概括与总结能力以及编写和出版时间等因素的限制,本

书论著原作者观点的概括和介绍难免有不准确、不妥当之处，尚祈广大作者和读者谅解。同时，也欢迎广大读者多提宝贵意见，以便我们在今后的编写修订工作中不断改进。

北京师范大学刑事法律科学研究院
《刑法学研究总整理文库》编委会
2006年12月18日

目 录

上编 研究述评

一、毒品犯罪研究概况	(3)
(一) 第一阶段: 1979 年刑法生效后至 1990 年 《关于禁毒的决定》实施以前	(3)
(二) 第二阶段: 1990 年《关于禁毒的决定》 实施以后至 1997 年刑法实施以前	(4)
(三) 第三阶段: 1997 年刑法实施后至现在	(6)
二、毒品犯罪各主要问题的观点介绍	(13)
(一) 1979 年刑法施行后至 1990 年《关于禁毒的决定》 公布前	(13)
(二) 1990 年《关于禁毒的决定》实施后至 1997 年 刑法实施前	(17)
(三) 1997 年刑法施行后毒品犯罪的研究	(32)
三、对毒品犯罪研究状况的整体评论	(94)
(一) 毒品犯罪研究的特点	(94)
(二) 毒品犯罪研究的主要范式	(98)
(三) 毒品犯罪研究存在的主要问题	(99)

下编 代表性论文精选

建议在刑法中增设种植毒品原植物罪	伍柳村 陈泽广	(105)
浅谈制造、贩卖、运输毒品罪	张荣庆 任建国	(111)

完善禁毒立法 运用法律武器惩治毒品犯罪

..... 曹子丹 白山云 (117)

论毒品犯罪的罪名与刑罚适用

..... 高铭暄 赵秉志 李希慧 (127)

我国刑法适用范围理论的发展

——《关于禁毒的决定》的探讨 马克昌 (139)

毒品犯罪的法律适用

——简析关于执行《关于禁毒的决定》的司法解释(上)

..... 郭 群 熊选国 (148)

毒品犯罪的法律适用

——简析关于执行《关于禁毒的决定》的司法解释(下)

..... 郭 群 熊选国 (153)

论毒品犯罪中的毒品数量 刘明祥 (159)

非法持有毒品罪探析 孙 力 (167)

试述掩饰、隐瞒出售毒品获得财物的非法性质

和来源罪 赵海峰 (175)

试论引诱、教唆、欺骗他人吸食、注射毒品罪 李希慧 (179)

国际禁毒公约有关毒品犯罪立法规定探讨 桑红华 (186)

毒品犯罪案件证据刍议 夏健祥 (190)

新中国惩治毒品犯罪的立法沿革 叶 森 (197)

新刑法典关于毒品犯罪的修改与补充 吴大华 于志刚 (203)

毒品的种类、数量、含量与罪刑关系研究 马骊华 (209)

关于毒品犯罪立法完善的几点思考 丁友勤 (222)

走私、贩卖、运输、制造毒品罪形态研究

..... 曾粤兴 贾 凌 (230)

贩卖毒品罪基本理论问题探析 高艳东 (248)

对贩卖毒品罪基本理论问题的若干思考

——兼与高艳东同志商榷 陈世伟 (263)

贩卖毒品罪实证分析 贾晓文 彭浩珍 (273)

论运输毒品罪和非法持有毒品罪之立法旨趣与隐患

..... 赵秉志 肖中华 (287)

毒品犯罪的国际刑法规制 张纪寒 (297)

当前中国毒品犯罪形势与对策 康树华 (305)

毒品犯罪的发展趋势与遏制对策 崔 敏 (317)

试论制贩新型毒品犯罪的特点、原因及对策

..... 秦总根 祝卫莉 (322)

谈互联网上毒品犯罪及对策 苗翠英 杨丽萍 (331)

女性毒品违法犯罪探析 桂 文 (340)

青少年毒品犯罪的原因及对策 朱 宇 (351)

我国东西部地区毒品犯罪比较研究

..... 魏克强 沙万中 李波阳 (358)

试论毒品犯罪的知识社会学研究视角 褚宸舸 (367)

毒品犯罪侦查取证问题反思

——以批捕、审查起诉和审判为视角

..... 樊学勇 陶 杨 (375)

论毒品犯罪中的诱惑侦查 王凯石 (382)

附录 论著索引 (394)

一、著作 (394)

二、论文 (397)

三、学位论文 (423)

四、会议论文 (425)

五、其他 (425)

上编 研究述评

一、毒品犯罪研究概况

新中国毒品犯罪的学术研究,从所收集到的资料来看始自20世纪80年代中期。该领域的研究具有较为明显的从属性和阶段性特征。从属性主要体现在:毒品犯罪的研究始自社会治安的需要,变自社会治安的需要,所以学术成果应对形势的色彩十分浓厚;而且整个毒品犯罪的研究基本上都是围绕着刑事立法与司法而打转。《关于禁毒的决定》的出台,就围绕着该决定进行注释性研究;1997年新刑法出台后,又围绕着该刑法中对毒品犯罪的规定进行注释性研究。不同的治安形势下有不同的毒品犯罪的规定,不同的立法规定又引发了新的毒品犯罪研究,所以毒品犯罪研究的从属性特征又自然地派生出了其鲜明的阶段性特点。与毒品犯罪的立法相对应,对毒品犯罪的研究大致可以分为三个阶段:第一阶段为1979年刑法生效后至1990年《关于禁毒的决定》实施以前;第二阶段为1990年《关于禁毒的决定》实施后至1997年刑法实施以前;第三阶段为1997年刑法生效以来。

(一) 第一阶段:1979年刑法生效后至1990年《关于禁毒的决定》实施以前

1990年,《关于禁毒的决定》实施以前,对毒品犯罪的研究非常少,只找到了五篇学术论文,即赵永林的《谈谈贩毒犯罪》,伍柳村、陈泽广的《建议在刑法中增设种植毒品原植物罪》,张荣庆、任建国的《浅谈制造、贩卖、运输毒品罪》,白山云的《国外毒品犯罪的类型及其刑罚》,曹子丹、白山云的《完善禁毒立法 运用法律武器惩治毒品犯罪》,而没有学术专著。这与当时毒品犯罪不突出及当时的刑事立法有关。1979年刑法关于毒品犯罪只规定了一个选择性的罪名,即第171条的制造、贩卖、运输毒品罪。此外,还有两本学

术专著，即汤家麟编著的《世界毒品风云》（1989）与元强国的《瘾君子的王国：西方社会的毒品问题》。这两本专著的内容都与我国毒品犯罪无甚关联。由于新中国成立初期毒品在我国几乎绝迹，也就不存在严重的毒品犯罪，加上1979年刑法是在“宜粗不宜细”的指导思想下制定的，所以只将最常见的毒品制造、贩卖、运输行为入罪化。但是，改革开放以后，随着国际毒品犯罪的发展，中国这片没有毒品的净土亦被污染了。1979年刑法的惩治力度与惩治范围明显不能适应实践需要了。中国政府为了严惩毒品犯罪，一再通过单行刑法或附属刑法修改第171条的罪状、罪名与法定刑，以扩大惩治范围并加大打击力度。1982年3月8日全国人大常委会颁布的《关于严惩严重破坏经济的罪犯的决定》对贩毒罪的处刑修改为：情节特别严重的，处10年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑，可以并处没收财产。国家工作人员利用职务犯贩毒罪，情节特别严重的，从重处罚。1987年《海关法》增加规定了走私毒品罪。1988年《关于惩治走私罪的补充规定》明确了走私毒品罪的法定刑，处7年以上有期徒刑，并处罚金或者没收财产；情节特别严重的，处无期徒刑或者死刑，并处没收财产；情节较轻的，处7年以下有期徒刑，并处罚金。尽管如此，毒品犯罪的立法对日益增多的毒品犯罪仍然难以招架，完善毒品犯罪的立法成了当务之急。所以，曹子丹、白山云的《完善禁毒立法 运用法律武器惩治毒品犯罪》一文是适时之作。

（二）第二阶段：1990年《关于禁毒的决定》实施以后至1997年刑法实施以前

《关于禁毒的决定》为研究者提供了文本，其公布后掀起了一个研究高潮，出现了一大批著作和论文。至1997年刑法公布前，有关毒品犯罪的专著有桑红华的《毒品犯罪》（1992），欧阳涛、陈泽宪主编的《毒品犯罪及对策》（1992），王永成主编的《打击毒品犯罪实用》（1992），赵秉志主编的《毒品犯罪研究》（1993），邱创教主编的《惩治毒品犯罪理论与实践》（1993），崔庆森、陈宝树主编的《中外毒品犯罪透视》（1993年），崔敏主编的《毒品犯罪发展趋势

与遏制对策》(1993)等。这些论著研究的主要问题有:毒品的概念及其种类,毒品犯罪的种类,毒品犯罪的特点,毒品犯罪构成的一般特征,毒品犯罪的定罪量刑,毒品犯罪的危害,毒品犯罪的历史与现状及趋势,惩治毒品犯罪的立法沿革与完善,毒品犯罪的原因与遏制对策。有些专著还研究了我国台湾地区的毒品犯罪及其惩治防范,外国的毒品犯罪及其惩治,国际刑法中的毒品犯罪及其惩治防范,比较了中(境)外禁毒司法制度、各国(地区)的综合禁毒措施等。

研究论文据不完全统计有近百篇。内容主要涉及以下几个方面:

一是毒品犯罪总论研究。包括毒品的概念与范围,毒品的特征,毒品犯罪的种类与构成,毒品犯罪的认定与处罚,毒品犯罪的特点,毒品犯罪中定罪量刑的毒品数量标准,死刑标准,毒品犯罪共犯的法律适用,对一人犯数种毒品犯罪的定性,对制造、贩卖假毒品或掺入少量真毒品出售之行为的定性,毒品犯罪附加刑的适用,对《关于禁毒的决定》中新罪名的解读,对《关于禁毒的决定》之司法解释的研究。

二是毒品犯罪个罪研究。包括对走私、贩卖、运输、制造毒品罪,非法持有毒品罪,包庇毒品犯罪分子罪,掩饰、隐瞒出售毒品所得财物的非法性质和来源罪,窝藏毒品罪,非法种植毒品原植物罪,引诱、教唆、欺骗他人吸食、注射毒品罪,非法提供麻醉药品、精神药品罪的研究,其他个罪没有专门的研究文章。相对而言,对非法持有毒品罪研究较多。在对毒品犯罪进行概括性研究时,有的也涉及了对个罪的解析。

三是毒品犯罪的刑事诉讼程序研究。包括毒品犯罪案件刑事证据,被告人口供的鉴别与认定,审理毒品犯罪案件若干问题。

四是关于毒品犯罪的立法建议。建议增设毒品居间罪、非法使用毒品罪,建议对非法提供毒品罪的主体、非法购买数额较大的毒品供个人使用的行为在禁毒立法上作出规定,在立法上要考虑孕妇滥用毒品造成婴儿畸形、低能行为的定罪,扩大制造毒品罪的共犯范围等。

五是毒品犯罪的犯罪学研究。包括毒品犯罪的严重危害、新特点,毒品犯罪动态和打击防范措施,毒品犯罪群体之分析与社会控

制,对毒品犯罪的微观预测;我国内地各地区的毒品犯罪,如新疆、四川、吉林集安市、江苏、广西边境等毒品犯罪的特点、原因及防治等;我国区际毒品犯罪,如我国台湾地区“刑法”中的毒品犯罪及其修改趋势与毒品犯罪概况,香港毒品犯罪及其惩治防范;青少年毒品犯罪,如青少年毒品犯罪的现状与特点、主客观原因、遏制对策等。

(三) 第三阶段:1997 年刑法实施后至现在

1997 年刑法颁布之后,毒品犯罪的研究出现了第二个高潮。著作和论文较前一阶段在质上有了较大提高,在量上也有大幅度的增长。

专著有:赵秉志主编的《现代世界毒品犯罪及其惩治》(1997),于志刚的《毒品犯罪之理论问题研究》(1997),李少平主编的《毒品犯罪案例评析》(1997),郭翔主编的《中国当前的毒品问题与治理对策》(1997),邱创教主编的《毒品犯罪惩治与防范全书》(1998),邓国良、朱浔主编的《毒品犯罪的控制与预防》(1998),赵长青、苏智良主编的《禁毒全书》(1998),蒋筑君主编的《新刑法与毒品犯罪》(1998),何颂跃编著的《冰毒危害与毒品犯罪法律惩罚》(1999),邹伟主编的《毒品犯罪的惩治与防范》(1999),于志刚的《毒品犯罪及相关犯罪认定处理》(1999),崔敏主编的《毒品犯罪发展趋势与遏制对策》(1999),赵秉志、于志刚主编的《毒品犯罪疑难问题司法对策》(2000),蔺剑的《毒品犯罪的定罪与量刑》(2000),张辛陶主编的《毒品犯罪的认定与案例分析》(2000),郭建安主编的《吸毒违法行为的预防与矫治》(2000),郑蜀饶的《毒品犯罪的法律适用》(2001),于志刚主编的《热点犯罪法律疑难问题解析第三集:毒品犯罪证据调查与运用》(2001),杨鸿的《毒品犯罪研究》(2002),赵秉志、于志刚的《毒品犯罪》(2003),张凤忠主编的《公安机关办理毒品犯罪案件实务全书》(2003),周欣主编的《毒品犯罪案件证据实务》(2003),赵恒伟、关纯兴主编的《禁毒学教程》(2003),《西南刑法暨毒品犯罪研究文库》(2004),

王传杰等主编的《瘾性杀手：毒品犯罪与自我保护》（2004），张晶等著的《毒品犯罪案件侦查要略》，张绍明等主编的《禁毒大视角：毒品的种类和危害》（四卷本）（2004），酆毓贝主编的《毒品犯罪司法适用》（2005），祝铭山主编的《走私、贩卖、运输、制造毒品罪》（2004），范晓青主编的《商品的危害及戒毒治疗》（2006）等数十部。

上述专著研究的内容广泛，既有理论上的研究，又有实务上的探讨；既有实体法上的研究，又有程序法上的研究。总论方面，有毒品犯罪的概念、构成特征和类型，毒品犯罪的刑罚适用，毒品犯罪的防范与毒瘾戒治。各论方面，对1997年刑法规定的12个具体的毒品犯罪一一进行了研究。崔敏的《毒品犯罪发展趋势与遏制对策》是国家社会科学基金项目与公安部部级科研项目研究成果。该成果除了毒品犯罪的概说（毒品及其种类、毒品犯罪的严重危害、国际禁毒立法等）之外，还研究了中国禁毒史、中国毒品犯罪的现状（其中概述了香港、澳门和台湾地区的禁毒情况），对毒品犯罪近期发展趋势进行了预测，并从宏观、微观、控制吸毒与强制戒毒、加强禁毒国际合作、毒品犯罪的综合治理等多角度研究了毒品犯罪的遏制对策。程序上的研究主要集中在侦查与证据，有毒品犯罪的侦查及证据的调查与运用。实务方面的研究比较多，主要涉及案例评析、疑难问题的司法对策、公安机关办理毒品犯罪案件实务等，如《走私、贩卖、运输、制造毒品罪》一书，选录了走私、贩卖、运输、制造毒品犯罪范畴内的典型案例，采用以案释法的形式介绍案情、审判情况，并评析案例。

但对12个具体的毒品犯罪中的个罪的互补研究，目前尚无专著。

这一时期的论文颇多，据中国期刊全文数据库、中国优秀博硕士学位论文全文数据库、中国重要会议论文全文数据库、中国重要报纸全文数据库、中国学位论文全文数据库等统计，有关毒品犯罪的学术论文有500余篇，其中博硕士学位论文32篇。文章涉及的内容主要有以下几点：