

中国新刑法通论

主 编 陶 驷 驹

副主编 罗 锋 王学林 柯良栋 鲍遂献

群 众 出 版 社

中国新刑法通论

主 编 陶 驷 驹

副主编 罗 锋 王学林

柯良栋 鲍遂献

群 众 出 版 社

一九九八年·北京

图书在版编目(CIP)数据

中国新刑法通论/陶驷驹主编. -北京:群众出版社,
1997.8

ISBN 7-5014-1612-5

I. 中… I. 陶… III. 刑法-中国-概论 IV. D924

中国版本图书馆 CIP 数据核字(97)第 15644 号

技术设计:祝燕君

中国新刑法通论

陶驷驹 主编

群众出版社出版、发行 新华书店经销

北京地质印刷厂印刷

850×1168 毫米 32 开本 35.75 印张 870 千字

1997 年 10 月第 1 版 1997 年 10 月第 1 次印刷

ISBN 7-5014-1612-5/D·763 定价:55.00 元

印数:0001—4000 册

中国新刑法通论

主 编 陶驷驹

副主编 罗 锋 王学林 柯良栋 鲍遂献

撰稿人 (以所写章节为序)

罗 锋 鲍遂献 刘晓莉 翟小云

谭存灵 孙茂利 柯良栋等 编著

前 言

新修订的《中华人民共和国刑法》(以下简称新《刑法》),已由第八届全国人民代表大会第五次会议于1997年3月14日审议通过,并于同日由国家主席江泽民签署第83号主席令予以公布,于1997年10月1日施行。这是我国社会主义法制建设历史上的重大事件,也是继1996年3月全国人大通过修改刑事诉讼法的决定以后,进一步完善我国刑事法律制度的重要举措。新《刑法》的颁布和实施,对于进一步发展社会主义民主、健全社会主义法制,更有效地预防和打击犯罪,保障无辜的人不受刑事追究,保护公民的合法权益,保障司法机关依法行使职权,维护社会政治稳定和治安秩序的持续稳定,保障改革开放和社会主义现代化建设的顺利进行,都具有十分重要的意义。新《刑法》充分考虑到社会主义市场经济条件下刑事犯罪的特点和发展趋势,对危害社会的犯罪行为作了比较全面、具体的规定,罪与非罪、此罪与彼罪的界限更加明确,操作性更强,为公安司法机关更有效地同犯罪作斗争,维护国家和社会治安秩序提供了基本的强有力的法律武器。

公安机关作为刑事司法机关之一,处在同犯罪作斗争的第一线,执行刑法是公安机关日常执法活动的重要组成部分。新《刑法》的公布和实施,对公安机关办理刑事案件提出了更高的要求。认真学习、贯彻、执行新《刑法》,是全国各级公安机关和全体人民警察的一项任务。为了便于公安司法机关的同志更好地学习、掌握新《刑法》,提高执法水平,正确运用法律武器,打击各种刑事犯罪活动,为了使广大公民加深对新《刑法》的了解,自觉依照

法律的规定规范自己的行为，充分运用法律所赋予的权利，积极勇敢地起来同各种犯罪行为作斗争，中华人民共和国公安部修改刑法领导小组办公室参加刑法修订工作的同志编写了《中国新刑法通论》一书。

本书由公安部部长、公安部修改刑法领导小组组长陶驷驹同志任主编，公安部纪委书记、修改刑法领导小组副组长罗锋，公安部法制司司长、修改刑法办公室主任王学林，公安部法制司副司长、修改刑法办公室副主任柯良栋，公安部办公厅调研室副主任、修改刑法办公室副主任鲍遂献同志任副主编。公安部修改刑法领导小组办公室的同志参加撰写。本书的各位参与者都直接参加了刑法的修订和研讨，对立法背景和立法精神有比较准确、深刻的了解。本书介绍了修订后的新《刑法》对1979年《刑法》修改的背景和原因，详细阐述了刑法条文的修改与适用，并针对实际情况提出了在执行中应当注意的问题，具有较强的理论性和实用性，是学习、宣传新《刑法》的一部辅导教材，也是法律研究人员研究刑法修改与适用不可多得的材料。我们希望，本书的出版，对公安司法机关、政法院校和广大群众学习掌握新《刑法》、执行新《刑法》能有所裨益。

本书分工写作，最后由正副主编统一修改定稿。具体分工如下（以所写章节为序）：

罗锋（中共公安部纪律检查委员会书记，公安部修改刑法领导小组副组长，法学硕士）撰写导言部分。

鲍遂献（公安部办公厅调研室副主任、法学博士后、教授，公安部修改刑法办公室副主任）撰写第一章至第二十一章。

刘晓莉（公安部法制司副处长、法学学士，公安部修改刑法办公室成员）撰写第二十二章、第二十三章。

翟小云（公安部法制司副处长、法学学士，公安部修改刑法办公室成员）撰写第二十四章第一节至第五节。

谭存灵（公安部预审局科长、法学硕士，公安部修改刑法办公室成员）撰写第二十四章第六节至第九节、第二十八章、第二十九章、第三十章、第三十一章。

孙茂利（公安部刑侦局正处级干部、法学博士，公安部修改刑法办公室成员）撰写第二十五章、第二十六章。

柯良栋（公安部法制司副司长、法学硕士，公安部修改刑法办公室副主任）撰写第二十七章。

由于时间仓促、作者水平有限，书中难免有谬误之处，诚望读者批评指正。

编著者

1997年6月于北京

目 录

第一编 绪 论

导 言	(3)
一、修改刑法的根据和原则	(3)
二、修改刑法的经过	(12)
三、刑法修改的主要内容和重要特点	(32)
第一章 刑法概说	(43)
第一节 刑法的概念和分类	(43)
一、刑法的概念	(43)
二、刑法的分类	(44)
第二节 刑法的创制和根据	(45)
一、刑法的创制	(45)
二、刑法的根据	(47)
第三节 刑法的性质和任务	(50)
一、刑法的性质	(50)
二、刑法的任务	(52)
第四节 刑法的体系和解释	(55)
一、刑法的体系	(55)
二、刑法的解释	(59)
第二章 刑法的基本原则	(63)
第一节 刑法基本原则概述	(63)
一、刑法基本原则的含义	(63)
二、刑法基本原则的确立	(64)

第二节 罪刑法定原则	(65)
一、罪刑法定原则的含义	(65)
二、罪刑法定原则的类型	(66)
三、罪刑法定原则的立法体现	(67)
四、罪刑法定原则的司法适用	(69)
第三节 适用法律人人平等的原则	(70)
一、适用法律人人平等原则的含义	(70)
二、适用法律人人平等原则的确立	(71)
三、适用法律人人平等原则的立法体现	(73)
四、适用法律人人平等原则的司法适用	(73)
第四节 罪刑相适应原则	(74)
一、罪刑相适应原则的含义	(74)
二、罪刑相适应原则的立法体现	(75)
三、罪刑相适应原则的司法适用	(76)
第三章 刑法的适用范围	(78)
第一节 刑法的空间效力	(78)
一、刑法的属地管辖	(78)
二、刑法的属人管辖	(81)
三、刑法的保护管辖	(82)
四、刑法的普遍管辖	(83)
第二节 刑法的时间效力	(84)
一、刑法的生效和失效时间	(84)
二、刑法的溯及力	(85)

第二编 犯罪总论

第四章 犯罪概说	(89)
第一节 犯罪的定义	(89)

一、外国刑法中的犯罪定义	(89)
二、我国刑法中的犯罪定义	(90)
第二节 犯罪的特征	(91)
一、犯罪是严重危害社会的行为	(91)
二、犯罪是违反刑法规范的行为	(94)
三、犯罪是应受刑罚处罚的行为	(95)
第三节 罪与非罪的区分	(97)
一、区分罪与非罪的标准	(97)
二、我国刑法中罪与非罪的区分	(98)
第五章 犯罪构成	(101)
第一节 犯罪构成概述	(101)
一、犯罪构成的沿革	(101)
二、犯罪构成的概念	(103)
三、犯罪构成与犯罪概念的区别	(105)
第二节 犯罪构成要件体系	(106)
一、犯罪客体方面的构成要件	(106)
二、犯罪客观方面的构成要件	(106)
三、犯罪主体方面的构成要件	(107)
四、犯罪主观方面的构成要件	(107)
第六章 犯罪客体方面的要件	(108)
第一节 犯罪客体概述	(108)
一、犯罪客体的概念	(108)
二、犯罪客体的意义	(109)
第二节 犯罪客体的分类	(109)
一、犯罪的一般客体	(110)
二、犯罪的同类客体	(110)
三、犯罪的直接客体	(111)
第三节 犯罪客体与犯罪对象	(113)

一、犯罪对象的概念·····	(113)
二、犯罪直接客体与犯罪对象的关系·····	(114)
第七章 犯罪客观方面的要件·····	(116)
第一节 犯罪客观方面要件概述·····	(116)
一、犯罪客观方面要件的概念·····	(116)
二、犯罪客观方面要件的意义·····	(117)
第二节 危害行为·····	(118)
一、危害行为的概念和特征·····	(118)
二、危害行为的形式·····	(120)
第三节 危害结果·····	(124)
一、危害结果的概念·····	(124)
二、危害结果的分类·····	(127)
第四节 刑法中的因果关系·····	(128)
一、刑法因果关系的概念和特征·····	(128)
二、刑法因果关系的具体形式·····	(130)
三、刑法因果关系的地位和作用·····	(131)
第五节 犯罪客观方面的其他要件·····	(132)
一、犯罪时间·····	(132)
二、犯罪地点·····	(134)
三、犯罪方法·····	(135)
第八章 犯罪主体方面的要件·····	(136)
第一节 犯罪主体概述·····	(136)
一、犯罪主体的概念·····	(136)
二、犯罪主体的分类·····	(137)
第二节 刑事责任年龄·····	(139)
一、刑事责任年龄的概念·····	(139)
二、我国刑法对刑事责任年龄的规定·····	(139)
三、刑事责任年龄的认定·····	(141)

第三节 刑事责任能力·····	(142)
一、刑事责任能力的概念·····	(142)
二、精神病人的刑事责任能力·····	(142)
三、醉酒人的刑事责任能力·····	(146)
四、又聋又哑的人和盲人的刑事责任能力·····	(147)
第九章 犯罪主观方面的要件·····	(148)
第一节 犯罪主观方面要件概述·····	(148)
一、犯罪主观方面要件的概念·····	(148)
二、犯罪主观方面要件的意义·····	(148)
三、犯罪主观方面要件的认定·····	(150)
第二节 犯罪故意·····	(150)
一、犯罪故意的概念·····	(150)
二、犯罪故意的法定类型·····	(151)
三、犯罪故意的学理类型·····	(156)
第三节 犯罪过失·····	(158)
一、犯罪过失的概念·····	(158)
二、犯罪过失的法定类型·····	(160)
三、过于自信的过失与间接故意的区别·····	(163)
第四节 犯罪目的与犯罪动机·····	(164)
一、犯罪目的与犯罪动机的概念·····	(164)
二、犯罪目的与犯罪动机的关系·····	(165)
三、犯罪目的与犯罪动机的意义·····	(166)
第五节 刑法上的认识错误与罪过形式·····	(167)
一、刑法上的认识错误的概念·····	(167)
二、对法律的认识错误·····	(168)
三、对事实的认识错误·····	(170)
第六节 意外事件和不可抗力·····	(174)
一、意外事件·····	(174)

二、不可抗力	(174)
第十章 排除社会危害性的行为	(176)
第一节 排除社会危害性的行为概述	(176)
一、排除社会危害性行为的概念	(176)
二、排除社会危害性行为的意义	(177)
第二节 正当防卫	(177)
一、正当防卫的概念和特征	(177)
二、正当防卫的成立条件	(179)
三、防卫过当及其刑事责任	(192)
第三节 紧急避险	(195)
一、紧急避险的概念和特征	(195)
二、紧急避险的成立条件	(196)
三、紧急避险与正当防卫的异同	(198)
四、避险过当及其刑事责任	(199)
第四节 其他排除社会危害性的行为	(200)
一、履行职务的行为	(200)
二、从事业务的行为	(201)
三、执行命令的行为	(201)
四、经权利人同意的行为	(202)
第十一章 故意犯罪过程中各阶段上的停止形态	(204)
第一节 故意犯罪的过程、阶段和停止形态的概念	(204)
一、故意犯罪过程的概念	(204)
二、故意犯罪阶段的概念	(204)
三、故意犯罪停止形态的概念	(205)
四、故意犯罪的过程、阶段和停止形态之间的关系	(205)
第二节 既遂犯	(206)

一、既遂犯的概念和特征·····	(206)
二、既遂犯的类型·····	(207)
三、既遂犯的刑事责任·····	(210)
第三节 预备犯 ·····	(211)
一、预备犯的概念和特征·····	(211)
二、犯罪预备与犯意表示的区别·····	(212)
三、预备犯的刑事责任·····	(212)
第四节 未遂犯 ·····	(214)
一、未遂犯的概念和特征·····	(214)
二、犯罪未遂的分类·····	(215)
三、未遂犯的刑事责任·····	(216)
第五节 中止犯 ·····	(217)
一、中止犯的概念和特征·····	(217)
二、中止犯的刑事责任·····	(220)
第十二章 共同犯罪 ·····	(222)
第一节 共同犯罪概述 ·····	(222)
一、共同犯罪的概念·····	(222)
二、共同犯罪的意义·····	(222)
第二节 共同犯罪的构成要件 ·····	(222)
一、共同犯罪的客体要件·····	(222)
二、共同犯罪的主体要件·····	(223)
三、共同犯罪的客观要件·····	(223)
四、共同犯罪的主观要件·····	(225)
第三节 共同犯罪的形式 ·····	(227)
一、共同犯罪形式的概念和意义·····	(228)
二、任意共同犯罪与必要共同犯罪·····	(228)
三、事前有通谋的共同犯罪与事前无通谋的 共同犯罪·····	(229)

四、简单共同犯罪与复杂共同犯罪·····	(230)
五、一般共同犯罪与集团犯罪·····	(231)
第四节 共同犯罪人及其刑事责任·····	(232)
一、共同犯罪人的分类·····	(232)
二、主犯及其刑事责任·····	(233)
三、从犯及其刑事责任·····	(235)
四、胁从犯及其刑事责任·····	(237)
五、教唆犯及其刑事责任·····	(239)
第十三章 单位犯罪·····	(242)
第一节 单位犯罪的产生和发展·····	(242)
一、资本主义国家法人犯罪的产生和发展·····	(242)
二、我国单位犯罪的产生和发展·····	(245)
第二节 单位犯罪的构成要件·····	(247)
一、单位犯罪的客体·····	(248)
二、单位犯罪的客观方面·····	(248)
三、单位犯罪的主体·····	(250)
四、单位犯罪的主观方面·····	(251)
第三节 单位犯罪的处罚原则·····	(252)
一、国外关于法人犯罪的处罚原则·····	(252)
二、我国刑法对单位犯罪的处罚原则·····	(254)
第十四章 一罪与数罪·····	(255)
第一节 一罪与数罪的区分·····	(255)
一、区分一罪与数罪的意义·····	(255)
二、区分一罪与数罪的标准·····	(255)
第二节 一罪的类型·····	(256)
一、实质的一罪·····	(256)
二、法定的一罪·····	(260)
三、处断的一罪·····	(263)

第三节 数罪的类型.....	(266)
一、异种数罪与同种数罪.....	(267)
二、并罚数罪与非并罚数罪.....	(267)

第三编 刑罚总论

第十五章 刑罚概说.....	(271)
第一节 刑罚的概念.....	(271)
一、刑罚的概念和特征.....	(271)
二、刑罚与其他法律制裁方法的区别.....	(272)
第二节 刑罚的功能.....	(273)
一、刑罚对犯罪人的功能.....	(273)
二、刑罚对被害人的功能.....	(275)
三、刑罚对其他人的功能.....	(276)
第三节 刑罚的目的.....	(277)
一、刑罚目的的概念.....	(277)
二、特殊预防.....	(278)
三、一般预防.....	(280)
四、特殊预防与一般预防的关系.....	(281)
第十六章 刑罚体系和种类.....	(283)
第一节 刑罚体系.....	(283)
一、刑罚体系的概念.....	(283)
二、我国刑罚体系的特点.....	(283)
第二节 主刑.....	(285)
一、管制.....	(285)
二、拘役.....	(287)
三、有期徒刑.....	(289)
四、无期徒刑.....	(292)

五、死刑·····	(292)
第三节 附加刑·····	(296)
一、罚金·····	(296)
二、没收财产·····	(301)
三、剥夺政治权利·····	(304)
四、驱逐出境·····	(310)
第四节 非刑罚处置方法·····	(312)
一、非刑罚处置方法的概念·····	(312)
二、经济性的处置方法·····	(312)
三、教育性的处置方法·····	(314)
四、行政性的处置方法·····	(315)
第十七章 刑罚的裁量·····	(319)
第一节 量刑概述·····	(319)
一、量刑的概念·····	(319)
二、量刑的特征·····	(320)
三、量刑的意义·····	(320)
第二节 量刑的原则·····	(321)
一、以犯罪事实为根据的量刑原则·····	(321)
二、以刑法规定为准绳的量刑原则·····	(323)
第三节 量刑的情节·····	(324)
一、量刑情节的概念和分类·····	(324)
二、法定的量刑情节·····	(326)
三、酌定的量刑情节·····	(329)
四、量刑情节的适用·····	(331)
第四节 量刑的方法·····	(334)
一、经验量刑法·····	(335)
二、数学量刑法·····	(335)
三、电脑量刑法·····	(337)