

中国新刑法

理论研究

主编 樊凤林 周其华 陈兴良

ZHONGGUO
XINXINGFA
LILUNYANJIU

人民法院出版社

022353

中国新刑法理论研究

主 编 樊凤林 周其华 陈兴良

副主编 王先朝 黄林异

撰写人 (以姓氏笔划为序)

王小鸣 王双荣 王先朝

付立忠 孙 利 孙 勤

李方晓 李晓英 何苏民

陈兴良 周其华 周明哲

周迎哲 殷龙飞 黄京平

黄林异 黄 娜 倪泽仁

姚 澜 莫开勤 康凤英

盖新琦 蒋 莺 樊凤林

人 民 法 院 出 版 社

责任编辑/范春雪

技术编辑/依夫

封面设计/冯纪伟

中国新刑法理论研究

主编/樊凤林 周其华 陈兴良

出版发行/最高人民法院出版社

社址/北京市东交民巷27号(最高人民法院机关大院內)

邮编/100745 电话/65136849 65299981 65134290

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社

帐号/046061-68

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市文化彩印厂

开本/850×1168毫米 大32开 印张/33.75 字数/816千

版本/1997年9月第1版 印次/1997年9月第1次印刷

印数/00001-5000 定价/51.00元(邮购另加15%邮费)

书号/ISBN 7-80056-628-5/D·700

版权所有 侵权必究

前 言

刑法是国家的基本法之一，刑法理论是哲学社会科学中的一门重要理论，历来为人们所关注。刑法内容和刑法理论直接体现着一个国家的性质，反映着一定阶级的世界观，关系着统治阶级的根本利益。因此，历史上掌握国家权力的统治阶级，无不非常重视刑法的制定、实施和刑法理论的研究工作，并把它作为治国安邦、维护统治秩序的一个重要工具。

刑法及刑法理论是阶级社会中一定经济基础的上层建筑的一部分。它随着经济基础的发展变化而发展变化。我国的社会主义建设事业进入了一个新的历史时期，这一新时期最鲜明的特点是改革开放。改革开放大大解放和发展了社会生产力，国民经济快速发展，综合国力迅速增强，人民生活明显改善。正是在这种新的形势下，国家计划经济向社会主义市场经济转轨，经济基础发生新的变革。我们国家为了适应国家政治经济客观形势的发展需要，总结十七年来的刑事立法和刑事司法的实践经验，在原有基础上，对刑法进行了重大改革、补充和完善，由原规定 192 条增至 452 条。这是我国刑法发展史上的一件大事，也是社会主义法制建设的一件大事，具有重要意义。刑法的修订和完善，将以巨大的力量推动我国刑法理论的发展，以新的概念，新的内容，新的原理，新的观点，丰富和发展我国的刑法理论及其体系，使其进一步科学化和系统化，符合社会主义的中国国情，具有中国特色，适合我国同犯罪作斗争的实际需要，顺应改革开放和社会主义现代化建设的历史潮流。我们认为，刑法理论研究不应止于释

义刑法法律条文的一般概念与内容，还应当深入研究和揭示支配与影响正确适用刑法法律条文的诸因素，诸如刑法适用与刑法观问题、刑法适用与形势问题、刑法适用与政策问题、刑法适用与两手抓方针问题、刑法适用与法官、检察官素质问题、刑法适用与社会效益问题等。这些问题在刑法理论上和司法实践中都占有重要地位并起着重要作用，是评断刑法作用与价值的重要内容，也是刑法学这门科学要求刑法理论工作者不断深入与开拓研究的重要问题。

一般说来，刑法理论体系与刑法典体系基本一致，但又不完全相同。刑法典体系是刑法法律条文的体系。它是根据条文的内容及其相互关系，遵照一定的原则和一定的逻辑关系排列起来的；而刑法理论体系，其内容超越了刑法条文的范围，是基本参照刑法典关于刑法条文的一般规定，按照刑法理论的内在逻辑关系，照顾到叙述的方便而作的排列，因此需要作某些有别于刑法条文体系的增删和调整。但是，我国刑法是我国长期司法实践经验的科学总结，反映了惩罚犯罪与保护人民的基本规律和准绳，因而确立、研究和论述我国刑法理论体系，也必须尽可能体现和反映这种规律和准绳，使其在实践上尽可能趋于一致。

刑法及刑法理论的阶级性、科学性和实践性很强。因此，以马克思列宁主义、毛泽东思想和邓小平建设有中国特色社会主义理论为指导，乃是我们研究、分析和论述这一著作的指南。本着理论联系实际原则，立足于我国国情和实际工作的丰富经验及科学研究的最新成果，并适当汲取与借鉴国外的立法规定和刑法理论，努力对各个问题进行全面深入的研究与探讨。本书的主编、副主编和部分同志有幸始终参加或部分参加了这部新刑法的修订和讨论工作，知之其情，受益匪浅，也是努力写好这部著作的一个有利条件。

全书分为五编、四十章，基本上囊括了中国新刑法理论的有关内容。力求体系完备、内容充实、观点新颖、实事求是、比较得失、择善而从、评说利弊、提出见解。我们期望这些能够成为这部著作的基本特色。

我们深知，有关刑法理论与刑事司法实践中的许多问题是有争议的，长期以来国内外各家之说纷纭。我们对许多问题的分析论述只是作为一种学术见解，抛砖引玉，供大家共同研究讨论。

本书不少部分引用了国内外许多论著和文献中的观点及资料，恕不一一列举。在此谨向原作者们表示感谢。

本书各章撰写人（所写章节先后为序）：

樊凤林 前言 第一、二、三、三十五、三十六、三十七、三十八、三十九、四十章

黄娜 第四、五章

莫开勤 第六、七、八、九、十、十五章

陈兴良 第十一、十二、十三、十四章

蒋莺 第十六、十七章

黄京平 孙勤 第十八、十九、二十、二十一、二十二、二十三、二十四章

周其华 第二十五、二十六、二十九、三十二、三十三章，第二十七章第二、六、七、八节，第三十章第一、二、三节

倪泽仁 第二十七章第一节

李方晓 第二十七章第二节

周明哲 第二十七章第三、四、五节

殷龙正 第二十七章第三节

何苏民 第二十七章第六、七、八节

王双荣 第二十八章

- 姚 澜 第二十九章
康凤英 第三十章第一、二、三节
周迎哲 李晓英 第三十章第四、五节
付立忠 第三十章第六节
孙 利 第三十章第七、八、九节
王先朝 盖新琦 第三十一章
黄林异 第三十一、三十四章
王小鸣 第三十四章

本书初稿经集体讨论，个人修改后，由主编樊凤林教授、周其华教授、陈兴良教授统改定稿。

在本书付梓并即将问业之际，谨向为本书得以及时出版付出辛勤劳动的责任编辑范春雪女士，向予以大力支持的最高人民法院出版社的有关领导和工作人员，表示诚挚而深切的谢意。

由于时间短促，理论水平和实践经验所限，不当之处在所难免，尚望学界同仁及各位读者，批评指正。

作 者

一九九七年四月于北京



樊凤林教授



周其华教授



陈兴良教授

目 录

前言	(1)
----------	-------

第一编 总 论

第一章 刑法的性质与任务	(3)
第一节 刑法的性质	(3)
第二节 刑法的任务	(9)
第二章 刑法的制定根据与指导思想	(19)
第一节 刑法的制定根据	(19)
第二节 刑法的指导思想	(24)
第三章 刑法的基本原则	(34)
第一节 刑法基本原则的确立	(34)
第二节 刑法基本原则的含义与内容	(36)
第四章 刑法的体系和刑法解释	(45)
第一节 刑法的体系	(45)
第二节 刑法的解释	(50)
第五章 刑法的适用范围	(58)
第一节 刑法的适用范围概述	(58)
第二节 我国刑法的空间效力	(59)
第三节 我国刑法的时间效力	(70)

第二编 犯 罪 篇

第六章 犯罪和犯罪构成	(79)
第一节 犯罪概说	(79)
第二节 犯罪构成	(89)
第七章 犯罪客体	(95)
第一节 犯罪客体的概念	(95)
第二节 犯罪客体的种类	(96)
第三节 犯罪对象	(103)
第八章 犯罪客观方面	(107)
第一节 犯罪客观方面概述	(107)
第二节 危害行为	(110)
第三节 危害结果	(113)
第四节 刑法中的因果关系	(116)
第五节 犯罪的时间、地点和方法	(119)
第九章 犯罪主体	(120)
第一节 犯罪主体概述	(120)
第二节 刑事责任能力	(122)
第三节 决定和影响刑事责任能力的因素	(124)
第四节 犯罪主体的特殊身份	(132)
第十章 犯罪主观方面	(135)
第一节 犯罪主观方面的概念	(135)
第二节 犯罪故意	(137)
第三节 犯罪过失	(141)
第四节 无罪过事件	(146)
第五节 犯罪动机与犯罪目的	(147)

第六节	刑法上的认识错误	(148)
第十一章	正当防卫和紧急避险	(151)
第一节	正当防卫和紧急避险概述	(151)
第二节	正当防卫	(153)
第三节	紧急避险	(165)
第十二章	犯罪的预备、未遂和中止	(170)
第一节	犯罪的预备、未遂和中止概述	(170)
第二节	犯罪预备	(171)
第三节	犯罪未遂	(176)
第四节	犯罪中止	(185)
第十三章	共同犯罪	(192)
第一节	共同犯罪概述	(192)
第二节	共同犯罪的定罪	(193)
第三节	共同犯罪的形式	(198)
第四节	共同犯罪的处罚	(203)
第十四章	单位犯罪	(212)
第一节	单位犯罪概述	(212)
第二节	单位犯罪的概念	(216)
第三节	单位犯罪的特征	(218)
第四节	单位犯罪的处罚	(227)
第十五章	一罪与数罪	(231)
第一节	一罪与数罪概述	(231)
第二节	一行为法定为一罪或处断为一罪的情况	(235)
第三节	数行为法定为一罪或处断为一罪的情况	(238)

第三编 刑 罚 篇

第十六章	主刑	(245)
第一节	管制	(246)
第二节	拘役	(255)
第三节	有期徒刑	(259)
第四节	无期徒刑	(261)
第五节	死刑	(263)
第十七章	附加刑	(273)
第一节	罚金	(273)
第二节	剥夺政治权利	(281)
第三节	没收财产	(288)
第十八章	量刑	(291)
第一节	量刑的概念和特征	(291)
第二节	量刑的原则	(294)
第三节	量刑情节	(301)
第十九章	自首和立功	(316)
第一节	自首	(317)
第二节	立功	(327)
第二十章	累犯	(332)
第一节	累犯概述	(332)
第二节	累犯的概念	(335)
第三节	累犯的分类和构成条件	(336)
第四节	累犯的处罚	(341)
第二十一章	数罪并罚	(344)
第一节	数罪并罚概述	(344)

第二节 数罪并罚的原则	(346)
第三节 数罪并罚的具体规则	(351)
第二十二章 缓刑	(361)
第一节 缓刑概述	(361)
第二节 缓刑的概念和法律效力	(367)
第三节 缓刑的适用条件	(372)
第四节 缓刑的考验期	(375)
第五节 缓刑的撤销	(378)
第二十三章 减刑和假释	(380)
第一节 减刑	(380)
第二节 假释	(389)
第二十四章 时效、赦免	(403)
第一节 时效	(403)
第二节 赦免	(411)

第四编 罪刑分论篇

第二十五章 危害国家安全罪	(415)
第一节 危害国家安全罪的概念及特征	(415)
第二节 危害国家安全罪的种类	(420)
第三节 危害国家安全罪的处罚	(436)
第四节 危害国家安全罪的适用	(438)
第二十六章 危害公共安全罪	(440)
第一节 危害公共安全罪的概念及特征	(440)
第二节 危害公共安全罪的种类	(447)
第三节 危害公共安全罪的适用	(485)
第二十七章 破坏社会主义经济秩序罪	(489)

第一节	生产、销售伪劣商品罪	(492)
第二节	走私罪	(507)
第三节	妨害对公司、企业的管理秩序罪	(519)
第四节	破坏金融管理秩序罪	(540)
第五节	金融诈骗罪	(570)
第六节	危害税收征管罪	(582)
第七节	侵犯知识产权罪	(604)
第八节	扰乱市场秩序罪	(618)
第二十八章	侵犯公民人身权利、民主权利罪	(634)
第一节	侵犯公民人身权利、民主权利罪的概念 及特征	(635)
第二节	侵犯公民人身权利、民主权利罪的种类	(642)
第二十九章	侵犯财产罪	(669)
第一节	侵犯财产罪的概念及特征	(669)
第二节	侵犯财产罪的种类	(674)
第三十章	妨害社会管理秩序罪	(696)
第一节	扰乱公共秩序罪	(700)
第二节	妨害司法罪	(730)
第三节	妨害国(边)境管理罪	(748)
第四节	妨害文物管理罪	(759)
第五节	危害公共卫生罪	(770)
第六节	破坏环境资源保护罪	(784)
第七节	走私、贩卖、运输、制造毒品罪	(807)
第八节	组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪	(822)
第九节	制造、贩卖、传播淫秽物品罪	(833)
第三十一章	危害国防利益罪	(841)
第一节	危害国防利益罪的概念及特征	(841)

第二节 危害国防利益罪的种类	(843)
第三节 危害国防利益罪的处罚	(860)
第四节 危害国防利益罪的适用	(862)
第三十二章 贪污贿赂罪	(864)
第一节 贪污贿赂罪的概念及特征	(867)
第二节 贪污贿赂罪的种类	(875)
第三节 贪污贿赂罪的处罚	(905)
第三十三章 渎职罪	(907)
第一节 渎职罪的概念及特征	(907)
第二节 渎职罪的种类	(910)
第三十四章 军人违反职责罪	(940)
第一节 军人违反职责罪的概念及特征	(940)
第二节 军人违反职责罪的种类	(947)
第三节 军人违反职责罪的处罚	(955)
第四节 军人违反职责罪的适用	(960)
附 则	(964)

第五编 适 用 篇

第三十五章 刑法适用与刑法观	(971)
第一节 马克思主义刑法观的含义	(971)
第二节 刑法适用与刑法观的阶级性	(973)
第三节 刑法适用与刑法观的物质性	(975)
第四节 刑法适用与刑法观的发展性	(978)
第五节 刑法适用与刑法观的现实性	(983)
第三十六章 刑法适用与形势	(988)
第一节 形势的含义	(988)

第二节	形势在刑法适用中的地位	(991)
第三节	实际工作适用刑法如何考察与注意形势	(998)
第三十七章	刑法适用与政策	(1005)
第一节	刑法适用与政策的关系	(1005)
第二节	政策在刑法适用中的地位与作用	(1008)
第三节	实际工作适用刑法应当注意的政策界限	(1015)
第三十八章	刑法适用与两手抓方针	(1020)
第一节	两手抓给刑法适用指出了保护社会主义 社会生产力的根本方向	(1020)
第二节	两手抓给刑法适用指出了在我国新的 历史条件下保卫人民民主专政政权的 重要性	(1024)
第三节	两手抓给刑法适用指出了惩治职务犯罪 及反对腐败的根本途径	(1026)
第四节	两手抓是刑法适用实现长治久安的战略 措施	(1028)
第三十九章	刑法适用与法官检察官	(1030)
第一节	法官检察官在刑法适用中的地位和作用	(1030)
第二节	法官检察官需要具备的自身素质	(1034)
第三节	正确适用刑法必须不断培养与提高法官 检察官社会主义法律意识	(1040)
第四十章	刑法适用与社会效益	(1044)
第一节	刑法适用与社会效益的含义与意义	(1044)
第二节	刑法适用实现最佳效益的原则	(1050)
第三节	刑法适用社会效益的测定内容与方法	(1057)

第一编

总 论 篇