

新千年

刑法热点问题研究与适用

(上)

赵秉志 主编

中国检察出版社

新千年刑法热点问题研究与适用

主编 赵秉志

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

新千年刑法热点问题研究与适用/赵秉志主编. —北京: 中国
检察出版社, 2001

ISBN 7-80086-845-1

I. 新… II. 赵… III. ①刑法—研究—中国 ②刑法—法律
适用—中国 IV. D924

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 034765 号

新千年刑法热点问题研究与适用

赵秉志 主编

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

电子邮箱: zgjccbs@263.net

电 话: (010)68650027(编辑) 68650016(发行)

经 销: 新华书店

印 刷: 保定市西城胶印厂印刷

开 本: 850mm×1168mm 32 开

印 张: 47.5 印张

字 数: 1226 千字

版 次: 2001 年 7 月第一版 2001 年 7 月第一次印刷

印 数: 1—1500 册

书 号: ISBN 7-80086-845-1/D·846

定 价: 96.00 元 (上下册)

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

前 言

在承上启下、继往开来的世纪交汇之际，我国的社会主义现代化建设迈入了一个全新的发展阶段：“十五”规划已经制定；西部大开发的新号角已经吹响；加入 WTO、批准加入国际人权两公约的历史时刻也指日可待。新时代无疑给中国刑法学研究带来了诸多新的课题。对这些新课题展开研讨，既是中国刑法学进一步长足发展的契机和动力所在，也为时代和实践所急需。正是有鉴于此，中国法学会刑法学研究会将一些新形势下富有鲜明时代特色和前瞻性的课题确定为 2000 年学术研讨会研讨的主题，拟订了西部大开发中的刑法协调问题，计算机、网络、电子商务活动中的犯罪与刑法对策，中国加入 WTO 后的刑法对策，中国加入国际人权两公约的刑法协调问题，祖国统一中的刑法问题，以及金融犯罪问题等 6 个讨论专题。

2000 年 11 月 10 日至 14 日，在海南省海口市中级人民法院、海南大学法学院、海南省法学会暨司法厅的鼎力协助下，中国法学会刑法学研究会 2000 年年会“新千年中国刑法问题研讨会”在海口市隆重召开。全国人大常委会法工委、最高人民法院、最高人民检察院、中国法学会、中共海南省政法委、海南省高级人民法院、海南省人民检察院、海南省公安厅、中共海口市委、政法委、海口市中级人民法院的领导同志出席了会议，或者发来了贺信；250 余名来自全国刑法学界的专家学者及立法、司法实务部门的同志出席了会议，与会同志围绕研讨会的既定主题开展了认真、热烈、广泛、深入的研讨。无论从再创新高的与会人数及提交论文数量来看，还是就丰富多彩的会议内容而言，这次会议都可以说是我国刑法学界一次具有历史意义的空前盛会。

本次会议的一个极其重要的内容,是对中国法学会刑法学研究会自1984年成立以来至1999年16年间的学术研究成果进行了检阅。在中国法学会的大力支持、海南航空公司慷慨资助和法律出版社鼎力襄助下,中国法学会刑法学研究会发起并组织了“海南杯世纪优秀论文”评选活动。由中国法学会刑法学会正副会长、顾问和副秘书长共26人组成的评审委员会秉承公开、公平、公正的评选原则,站在历史的高度对刑法学研究会建会16年间结集出版的14本论文集所收选的近千篇论文进行了认真、负责的审阅和评议。经过初评和终评两个环节,共评出一等奖论文10篇,二等奖论文30篇,三等奖论文60篇,特别奖论文22篇。会议期间,对获奖论文作者进行了隆重的表彰和奖励活动。这122篇优秀论文已结集为《刑法学研究精品集锦》,并由法律出版社于2000年11月出版。这次评选活动,既全面、系统地总结了中国刑法学的过往研究成果,也对中国刑法学研究在新世纪、新千年里再创辉煌,提出了殷殷期待。这次评选活动于本次会议间举行,给本次会议添上了浓墨重彩的一笔,使本次会议在中国法学会刑法学研究会及中国刑法学研究的发展进程上具有了里程碑式的重要意义。

本次会议共收到论文近190篇,内容涉及研讨会拟定议题的方方面面。这些论文视角新颖,内容深入,研究透彻,大多属于具有较高学术价值和实践意义的精品佳作。为使更大范围内的刑法理论与实务工作者能够了解本次会议的议题和主要研讨情况,为使本次会议的学术成果、学术信息能够及时地反馈于社会,现将这些论文编选、结集出版。根据会议的特点及研讨主题,本书共收录了170余篇向会议提交的论文,并取名为《新千年刑法热点问题研究与适用》。对于10多篇与会议主题不符的学术探讨文章,尽管我们觉得不乏理论和实践价值,仍只得忍痛割爱,未收入本论文集之中,敬请作者谅解。同时,为了使会议论文得以尽可能多地被收选,并考虑本书容量的限制,编选人员对入选论文

进行了必要的删改。当然，删改工作是以不破坏、不改变论文主旨和核心内容为原则和前提的。

本文集由国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心主任、中国法学会刑法学研究会副会长暨“新千年中国刑法问题研讨会”主持人赵秉志教授担任主编，中国人民大学法学院讲师王秀梅博士、中国人民公安大学法律系讲师田宏杰博士及中国人民大学法学院刑法专业博士研究生于志刚、周加海、左坚卫、苏彩霞担任编辑。全部书稿由6位编辑分工初步删改后，由主编审改定稿。由于时间仓促，论文数量、篇幅巨大，编辑水平所限，论文的收选和编改未必精当，不妥之处，尚祈学界同仁和广大读者不吝指正。

本文集的及时出版，离不开中国检察出版社总编辑赵汝琨、第一编辑室主任安斌等同志的大力支持和本书责任编辑沈奕同志的辛勤劳动，在此谨向他们致以衷心的感谢！

编者

2001年4月

目 录

上 册

第一编 西部大开发中的刑法协调问题研究

西部开发与法治保障·····	赵长青 (5)
西部开发中的刑法保障·····	孙 力 罗庆东 (13)
运用刑法手段保护西部开发的辩证思考·····	周恩惠 (17)
论西部大开发的刑事司法政策·····	刘生荣 (23)
论西部大开发中生态环境的刑法保护问题 ·····	田文昌 颜九红 (33)
从西部环境资源的刑法保护看严格责任制度 ·····	龚 隽 龚明礼 (42)
西部大开发中的环境问题及其刑法对策的几点思考 ·····	贾 宇 舒洪水 (50)
环境刑法对传统刑法理念的冲击·····	杜 澎 (62)
人、环境、经济与刑法·····	王秀梅 (74)
西部大开发背景下审视我国刑法中的环境犯罪·····	何慧新 (85)
西部开发过程中对环境资源的特殊保护·····	史庆今 (95)
论西部大开发中的环境资源之刑法保护 ·····	黄华平 孙晓慧 (101)
西部大开发生态环境建设与刑法的协调保护 ·····	刘宁生 (110)
西部大开发与野生动物的刑法保护 ·····	曾粤兴 贾 凌 (115)
对草原管理刑事干预之我见 ·····	宋军占 (126)

试论西部地区防范和打击金融诈骗犯罪的问题 …	江礼华 (134)
从西部开发中几种典型犯罪看资格刑	华 明 (138)
西部大开发中少数民族的风俗习惯与刑法的	
冲突与调适	周 详 (144)
论刑法在少数民族地区的变通	梁华仁 石玉春 (156)
民族自治地方的刑法变通补充问题初探	
.....	宣炳昭 江献军 (165)
民族自治地方刑法变通或补充立法探究	韩美秀 (177)
浅谈藏区“部落习惯法”对执行刑法的	
影响及建议	张济民 丁慕英 (185)
回族穆斯林的风俗习惯与刑法的协调保护	王 银 (194)
对少数民族犯罪分子刑法适用的特殊性认识	余成刚 (201)
正确运用法律武器,切实维护少数民族的	
合法权益	李法文 梁新英 王旭生 (207)
论少数民族公民刑事犯罪案件中刑法及	
“两少一宽”政策的适用	夏黎阳 (212)
侵犯少数民族风俗习惯罪若干问题研究	刘 松 (221)

第二编 计算机、网络、电子商务活动 中的犯罪与刑法对策研究

计算机犯罪及其立法和理论之回应	赵秉志 于志刚 (233)
破坏计算机信息系统功能罪刍议	田国宝 (259)
计算机犯罪的发展趋势及立法完善	缪树权 (268)
中国计算机犯罪立法述评	徐 南 谭永多 万选才 (273)
浅谈我国计算机犯罪的刑事立法完善 …	王继华 张承平 (278)
“计算机犯罪”对传统刑事法的挑战及对策研究 …	李晓明 (282)
论计算机犯罪	向朝阳 廖 瑜 (307)
计算机犯罪及相关刑法对策	金 潮 孙 静 (317)
计算机犯罪及其法律对策	刘仁文 (328)

论计算机犯罪猖獗的原因及对策	陈觉为 (338)
浅谈计算机犯罪的分类、特点和发展趋势	余松龄 (343)
中美欧计算机犯罪刑事立法的比较研究	方 泉 (354)
论“黑客”及其刑事责任	赵廷光 (366)
网络犯罪若干问题探析	孙晓芳 (374)
试论网络犯罪及其控制对策	冯卫国 (382)
略论计算机网络犯罪的法律特征及刑法遏制 戴长林 揭 萍 何能高 (391)	
网络犯罪问题若干探析	唐大森 (401)
试论网络犯罪及其刑法规制	郭泽强 (410)
针对网络犯罪之认定探讨	范德繁 (415)
网络时代知识产权犯罪问题研究及其对策 崔立红 秦 野 (425)	
涉网著作权的刑法保护	姚 杰 (432)
使用计算机诈骗罪比较研究	刘明祥 (436)
金融电子化、网络化提出的新问题	阮齐林 (448)
在线传播淫秽物品犯罪与对策	刘代华 齐文远 (456)
论电子商务领域犯罪	皮 勇 (464)
电子商务安全与数据电文的刑法保护 ... 杨忠民 潘学军 (470)	
试论电子商务对经济犯罪的影响	刘守芬 汪明亮 (477)
电子商务犯罪及其在现行刑法框架下的 处罚对策	杨春洗 秦秀春 (489)
浅论电子商务与网络犯罪	程 红 (498)
关于当前计算机、网络、电子商务犯罪刍议 王瑞祥 费贵廉 (502)	

第三编 中国加入 WTO 后的刑法对策研究

加入 WTO 后我国刑事政策的调整革新

..... 谢望原 白岫云 (509)	
---------------------	--

我国加入世界贸易组织后的刑法对策研究	王志亮 (521)
我国加入 WTO 刑事对策研究	胡秋华 刘艳华 (528)
人世引发的若干问题及其刑法对策	周雪艳 (532)
WTO 与我国产业的刑法对策	王昌学 (538)
浅议我国加入世界贸易组织所面临的商标权	
刑法保护问题	王文利 (547)
WTO 与外汇刑法控制	晓 祥 吴爱辉 (555)
论贿赂外国公职人员罪	张智辉 (559)

第四编 中国加入国际人权两公约的 刑法协调问题研究

刑法的意义与国家刑权力的调整	苏惠渔 孙万怀 (573)
履行国际公约义务 强化刑法人权保障功能	张绍谦 (578)
论保障人权国际原则	马登民 曲新久 (585)
从死刑角度看《公民权利和政治权利国际公约》	
与我国刑事立法的衔接	高铭暄 李文峰 (591)
世界范围内的死刑存废现状和中国的死刑问题	
.....	杨春洗 张庆方 (603)
《公民权利与政治权利国际公约》与我国现行的	
死刑立法与司法	余向栋 (610)
生命权的刑法保护及其立法改革	于改之 (615)
国际人权公约中的劳动权和我国刑法的保护	邢曼媛 (622)
司法人员侵犯公民人身权利犯罪与国际人权保障	
.....	佟吉勇 方继云 (628)
《公民权利和政治权利国际公约》与我国刑法中的	
若干问题	赵香如 (634)

第五编 祖国统一中的刑法问题研究

关于祖国统一中的几个刑法问题	陈忠林 (647)
----------------------	-----------

论我国区际刑事管辖冲突之解决的原则	杨 凯 (653)
试论我国内地与港澳地区互涉刑事案件管辖权的 划分	张 文 牛克乾 (660)
国家刑法与澳门特区刑法的冲突与协调	周其华 (667)
试析特别行政区刑事司法管辖冲突	黄伟明 (674)
试论我国区际移交人犯实践中对国际引渡原则的 选择借鉴	廖万里 (678)
分裂国家型犯罪研究	刘永桂 谢玉童 (685)
我国内地与香港受贿罪比较研究	张冬霞 (692)
海峡两岸刑法中“正当防卫”之比较 ...	谢 诚 余 航 (699)
海峡两岸刑法中的自首制度比较研究 ...	宣炳昭 潘 莉 (705)
我国海峡两岸缓刑制度的比较研究	郝守才 (717)
关于渎职犯罪的比较研究	费贵廉 (722)

下 册

第六编 金融犯罪研究

(一)

论持有、使用假币罪的若干问题	林亚刚 (735)
试论持有、使用假币罪	张玉珍 (745)
试论持有行为的性质及持有型犯罪构成的立法论 意义	杨春洗 杨书文 (750)
擅自设立金融机构罪研究	吴占英 (762)
擅自设立金融机构罪的几个问题	黄庭生 于前军 周胜蛟 (772)
论擅自设立金融机构罪若干疑难问题 ...	王俊平 魏娟玲 (778)
试析套取信贷资金转贷牟利罪	张国轩 (785)
论非法吸收公众存款罪的几个问题	李希慧 (791)

关于审理非法吸收公众存款案件中的若干问题

..... 王志辉	逢锦温 (802)
也谈非法吸收公众存款罪	冯亚东 刘凤科 (810)
内幕交易、泄露内幕信息罪主体特征研析	酆毓贝 (816)
论内幕交易、泄露内幕信息罪	马长生 张惠芳 (824)
内幕交易、泄露内幕信息罪研究	方 明 (833)
关于内幕交易罪几个问题的研究	孙昌军 易建华 (842)
关于内幕交易、泄露内幕信息罪司法认定的	

若干问题再研究	魏 东 (850)
证券内幕交易、泄露内幕信息罪的司法认定	

..... 董丽静	龚 卫 (861)
试论证券犯罪中的虚假陈述	陆中俊 郇习顶 (869)
操纵证券、期货交易价格犯罪行为的刑法分析 ..	刘宪权 (877)
操纵证券、期货交易价格罪研究	王政勋 (888)
论操纵证券交易价格罪的客观行为方式	

..... 马长生	蒋兰香 (896)
操纵证券交易价格行为浅析	杜发全 万兰茹 (901)
期货内幕信息交易罪的几个问题	张 进 (909)
期货透支交易罪立法化研究	袁永超 (915)
论用帐外客户资金非法拆借、发放贷款罪的	

司法认定	宋茂荣 (924)
论用帐外客户资金非法拆借、发放贷款罪	

..... 刘德法	杜道泉 (932)
关于非法发放贷款犯罪中的几个问题	李培泽 (940)
论非法出具金融票证罪	胡志坚 (949)
关于非法出具金融票证罪的几个问题	骆梅芬 (958)
骗汇犯罪研究	叶高峰 彭文华 (963)
论骗购外汇罪	张惠芳 (971)
洗钱犯罪的国际性及我国反洗钱立法评析	卢建平 (978)

洗钱罪罪名比较研究	阮方民 (984)
从联合国反洗钱公约看我国反洗钱对策	汪永乐 (993)
试论我国洗钱犯罪的立法完善	陈康伯 程亮生 (1001)

(二)

金融犯罪的概念与分类研究	邓又天 李永升 (1007)
论金融过失犯罪	马登民 安永勇 (1016)
金融诈骗罪研究	冯殿美 郭毅 (1026)
金融诈骗罪立法评说	刘远 (1037)
金融诈骗罪的死刑思辨	高洪宾 朱旭伟 (1054)
金融诈骗罪的若干问题	马克昌 (1068)
有关金融诈骗罪的几个问题	侯国云 肖云吉 (1077)
金融诈骗罪三题	周振晓 (1086)
金融领域职务犯罪浅析	张同盟 (1094)
金融系统职务犯罪的法律思考	
..... 唐大森 洪学伙 杨开江	李婷婷 (1105)
金融渎职犯罪若干问题研究	罗昌平 龚培华 (1117)
海南金融犯罪的特点、原因及防范对策研究	
..... 贾沛 肖介清	凌杰泉 (1124)
农村合作基金会中的经济犯罪现状、成因及对策	
..... 嵇建忠	(1131)
论集资诈骗罪的认定与处罚	欧阳涛 秦希燕 (1135)
论集资诈骗罪的司法认定	杨聚章 田立文 (1140)
贷款诈骗罪立法评说	莫开勤 (1148)
非法集资犯罪若干问题探析	刘炎 刘才光 (1155)
论贷款诈骗罪主观目的的认定	阮学国 孙光骏 (1164)
浅议当前贷款诈骗罪的特征与认定	吕敏 王宗光 (1169)
贷款诈骗案件的法律适用	文敬 (1180)
贷款诈骗罪若干问题探讨	李邦友 王德育 (1188)

关于贷款诈骗罪几个问题的思考·····	李文燕	姜先良 (1197)
贷款诈骗行为犯罪化之分析及立法建议·····	苏彩霞	(1204)
谈票据诈骗罪及其疑难问题之司法对策 ·····	黄荣康	万云峰 (1216)
票据诈骗罪研究·····	崔志东	陈吉双 (1225)
票据诈骗罪的司法认定·····	范春雪	(1233)
论以存单为表现形式的诈骗犯罪·····	林 辉	(1238)
票据犯罪构成若干问题研究·····	刘 华	(1243)
票据犯罪若干问题研究·····	王世进	(1257)
论金融凭证诈骗罪适用中的几个问题 ·····	顾肖荣 肖中华	张 建 (1265)
论“以非法占有为目的”是信用证诈骗罪的必备 要件·····	赵秉志	周加海 (1272)
信用证诈骗罪犯罪构成研究·····	王前生	徐振华 (1287)
论信用证诈骗罪的构成特征·····	杨阳春	沙君俊 (1295)
信用证诈骗罪探讨·····	叶良芳	(1302)
信用证诈骗罪的若干问题研究·····	陈 琴	(1312)
论信用证诈骗罪的概念及认定·····	余 净	王文华 (1321)
浅议信用证诈骗罪·····	魏 地	(1329)
浅析信用证诈骗罪·····	王楠高	(1339)
试论金融票据及信用证诈骗犯罪的行为特点 与认定·····	徐逸仁	程 璞 (1344)
南德经济集团信用证诈骗罪案疑点评析 ·····	喻 伟	聂立泽 (1350)
试析信用证诈骗罪的构成·····	董明亮	(1357)
信用卡诈骗罪的理论界定与司法适用 ·····	游 伟	肖晚祥 (1363)
信用卡诈骗罪若干问题探讨·····	田宏杰	许成磊 (1377)
信用卡诈骗罪若干问题研究·····	王志祥	杨卉清 (1388)

浅议信用卡诈骗罪的几个问题·····	于天敏	张凤彬	(1396)
浅谈信用卡诈骗罪·····	王明喜	夏玉权	(1405)
论信用卡诈骗罪与防范构想·····	潘玉臣		(1411)
论信用卡恶意透支犯罪的构成·····	蒋 华	柏利忠	(1416)
保险诈骗罪的行为与结果探究·····	张明楷		(1422)
保险诈骗罪研究·····	李卫红		(1435)
保险诈骗罪刍议·····	李亚飞	黄 河	(1443)
论保险诈骗罪·····	高秀东		(1450)
试论保险诈骗罪的立法缺陷及其完善·····	邹志宏		(1456)

附录

“新千年中国刑法问题研讨会”综述 ·····	赵秉志	(1460)
------------------------	-----	--------

上 册

