

主编 / 万鄂湘 张军



最新法律文件 解读

最新刑事法律文件解读

2007 4

(总第 28 辑)

最高人民法院《最新法律文件解读》编辑委员会

- ◎ 及时刊登最新法律规范
- ◎ 权威点评新型疑难案例
- ◎ 跟踪法学前沿理论动态
- ◎ 同步解译相关法律文件
- ◎ 专家解答法律适用问题
- ◎ 剖析立法司法执法热点

人民法院出版社

最新法律文件解读

主编 万鄂湘 张 军

最新刑事法律文件解读

(2007·4 总第28辑)

最高人民法院《最新法律文件解读》编辑委员会

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

最新刑事法律文件解读 . 2007 / 万鄂湘, 张军主编 .

北京: 人民法院出版社, 2007. 8

(最新法律文件解读)

ISBN 978 - 7 - 80217 - 433 - 7

I. 最… II. ①万…②张… III. ①刑法 - 法律解释 - 中国
②刑事诉讼法 - 法律解释 - 中国 IV. D923. 05 D925. 205

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 018882 号

最新刑事法律文件解读 (2007 · 4 总第 28 辑)

最高人民法院《最新法律文件解读》编辑委员会

责任编辑 杜 澎

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)

电 话 (010) 85250561 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)

网 址 [http: //courtpress. chinacourt. org](http://courtpress.chinacourt.org)

E - mail courtpress@sohu. com

印 刷

经 销 新华书店

开 本 890 × 1240 毫米 A5

字 数 227 千字

印 张 10

版 次 2007 年 8 月第 1 版 2007 年 8 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978 - 7 - 80217 - 433 - 7

定 价 20.00 元

版权所有 侵权必究

《最新法律文件解读》编辑委员会

主 编 万鄂湘 张 军

特邀顾问 (按姓氏笔画为序)

王胜明 王振川 甘国屏 李子彬

张 穹 陈冀平 罗 锋 袁曙宏

专家委员 (按姓氏笔画为序)

方 向 王 晋 王运声 王利明 刘学文 孙华璞

纪 敏 任卫华 宋晓明 杜 春 李忠信 邵文虹

沈四宝 应松年 杨润时 杨万明 怀效锋 宫 鸣

青 锋 柯良栋 胡安福 赵大光 赵秉志 姜明安

俞灵雨 钱 锋 高憬宏 高贵君 蒋志培 樊崇义

戴玉忠

编辑人员

《最新民事法律文件解读》

责任编辑: 范春雪 电话: (010) 85250525 邮箱: fex122@sohu.com

《最新商事法律文件解读》

责任编辑: 姜 峤 电话: (010) 85250573 邮箱: oasis55@sohu.com

《最新行政审判与行政执法文件解读》

责任编辑: 侯笑宇 电话: (010) 85250518 邮箱: bjhouxy@163.com

《最新刑事法律文件解读》

责任编辑: 杜 澎 电话: (010) 85250561 邮箱: xianou@sohu.com

《最新执行与司法程序法律文件解读》

责任编辑: 陈 健 电话: (010) 85250580 邮箱: cj610@vip.sina.com

为更好地为司法工作与行政执法工作服务,为促进经济建设与发展服务,经最高人民法院和中央有关部委同意,我国首套法律文件解读类连续性出版物《最新法律文件解读》系列于2005年元月起正式出版。

本丛书由最高人民法院与中央有关部委领导担任主编和特邀顾问;最高人民法院、最高人民检察院、全国人大法工委、公安部、司法部等有关业务庭室负责人、我国法律有关学科学术带头人等专家委员组成编辑委员会进行编撰。

近些年来,针对司法、行政执法实践中出现的许多新情况新问题,有关立法、司法和行政执法部门往往以解释、解答、批复、意见、通知、纪要等形式,出台大量的解释性法律文件,以弥补立法中的漏洞与缺陷,解决执法中的热点、疑点和难点问题。因此,如何正确理解与把握这些相关法律及其解释性文件的具体内容、正确理解与把握相关法律与其解释性文件的相互关系,就成为广大司法、行政执法部门和经济管理部门特别关注的重大问题,亦是法律适用中亟需解决的焦点问题。

《最新法律文件解读》系列旨在解决上述重大问题与焦点问题。其以“解读”为重点,通过对最新法律、法规特别是解释性法律文件的同步动态解读,为广大读者学习理解最新法律规范,及时解决实践中的新情况新问题,提供了一个全方位、多层面的高速信息平台。其中,对最新法律文件的“解读”部分,由我国最高立法机关、最高司法机关、国务院及其部委,以及有关院校参与和熟悉该法律文件起草讨论的法律专家撰写,并开设专栏,针对读者提出的法律适用中的热点、疑点、难点问题进行专题解答,对相关新类型疑难案例进行点评。

本解读系列与《司法文件选》相配套,优势互补,同

出版前言

时又是对《司法文件选》的拓展与深化。本解读突出全、专、新、快、准等特点,其栏目设置、编辑体例、出版周期均不同于出版界现有图书,弥补了法规汇编类出版物没有同步阐释、解读内容,而阐释、解读类图书出版周期长、空白点多且不连贯的缺憾。期望能以其作者队伍的权威性、法律文件的新颖性、解读内容的科学性、编排体例的实用性、出版发行的及时性等特色,成为广大读者理解与适用最新法律规范的良师益友。

《最新刑事法律文件解读》(2007.4 总第28辑)遵循丛书确立的宗旨和原则,按设置的相关栏目收录最新刑事法律文件、权威解读、案例分析等文章35篇。其中收录了包括《中华人民共和国政府和法兰西共和国政府关于刑事司法协助的协定》的解读、《中华人民共和国和秘鲁共和国关于刑事司法协助的条约》的解读、《关于办理受贿刑事案件适用法律若干问题的意见》及其解读、最高人民法院《关于审理危害军事通信刑事案件具体适用法律若干问题的解释》及其解读、《关于加强刑事案件财产查控工作的若干意见》及其解读等;疑难案例选评收录了《打捞水下文物应定盗掘古文化遗址罪还是盗窃罪抑或是无罪》等案例。

本解读双月出版,全年6辑,适合广大法官、检察官、警官、行政执法人员、企事业单位高层管理人员、律师、院校师生和其他法律爱好者等阅读使用。

最高人民法院出版社

2007年8月

第4 期刑事 法律、法规性文件与解读

全国人民代表大会常务委员会	
关于批准《中华人民共和国和安哥拉共和国	
引渡条约》的决定	
(2007 年 4 月 27 日)	(1)
全国人民代表大会常务委员会	
关于批准《中华人民共和国和纳米比亚共和国	
引渡条约》的决定	
(2007 年 4 月 27 日)	(10)
全国人民代表大会常务委员会	
《中华人民共和国政府和法兰西共和国政府	
关于刑事司法协助的协定》(略)	(21)
【解读】	
解读《中华人民共和国政府和法兰西共和国	
政府关于刑事司法协助的协定》	
..... 黄伯青 梁文钧	(21)
全国人民代表大会常务委员会	
《中华人民共和国和秘鲁共和国关于	
刑事司法协助的条约》(略)	(30)
【解读】	
解读《中华人民共和国和秘鲁共和国关于	
刑事司法协助的条约》	
..... 黄伯青 梁文钧	(30)

目 录

行政法规、行政法规性文件与解读

国务院办公厅

关于转发劳动保障部等部门开展整治非法用工 打击违法犯罪专项行动方案的通知

(2007年6月26日) (38)

公安部

关于收缴非法爆炸物品、枪支弹药、剧毒化学 品和管制刀具的通告

(2007年7月20日) (43)

公安机关监督检查企业事业单位内部治安保卫 工作规定

(2007年6月16日) (45)

国家安全监管总局

关于认真贯彻《国办通知》精神搞好整治非法 用工打击违法犯罪专项行动的通知

(2007年7月2日) (51)

司法解释、司法解释性文件与解读

最高人民法院 最高人民检察院

关于办理受贿刑事案件适用法律若干问题的意见

(2007年7月8日) (54)

【解读一】

解读《关于办理受贿刑事案件适用法律 若干问题的意见》

…… 最高人民法院、最高人民检察院有关负责人(58)

【解读二】

关于办理受贿案适用法律若干问题
的意见之解读

…… 最高人民法院 刘为波(65)

【解读三】

解读《关于办理受贿刑事案件
适用法律若干问题的意见》若干要点

…… 最高人民法院有关负责人(74)

最高人民法院

关于审理危害军事通信刑事案件具体应用
法律若干问题的解释

(2007年6月26日)…… (78)

【解读】

解读《关于审理危害军事通信刑事案件
具体应用法律若干问题的解释》

…… 最高人民法院 祝二军(81)

最高人民法院 最高人民检察院 海关总署

关于印发《办理走私刑事案件适用法律
若干问题的意见》的通知

(2007年7月8日)…… (88)

地方司法业务文件与解读

上海市高级人民法院 上海市人民检察院
上海市公安局

关于印发《关于加强刑事案件财产查控

目 录

工作的若干意见》的通知 (2007 年 3 月 31 日)	(101)
--	-------

【解读】

解读《关于加强刑事案件财产查控工作的
若干意见》

…… 上海市高级人民法院刑二庭 苏敏华(104)

济南市中级人民法院 济南市人民检察院

济南市公安局 济南市司法局

关于严厉打击非法建设等违法犯罪行为的通告

(2007 年 7 月 2 日)

地方性法规、地方政府规章与解读

贵阳市人民政府

关于开展整治非法用工打击违法犯罪
专项行动工作的通知

(2007 年 7 月 4 日)

南京市人民政府办公厅

关于转发人行南京分行营管部《南京市
反洗钱工作联席会议制度》的通知

(2007 年 7 月 25 日)

山东省人民政府办公厅

关于贯彻国办发(2006)99 号文件严厉
打击非法发行股票和非法经营证券业务
有关问题的通知

(2007 年 7 月 3 日)

浙江省交通厅

关于进一步加强反走私工作的通知

(2007 年 7 月 26 日) (124)

陕西省人民政府办公厅

关于印发打击盗窃破坏电力电信广播电视 设施违法犯罪专项斗争工作方案的通知

(2007 年 7 月 8 日) (126)

法学前沿与新视点

正确实施“两高”《意见》依法惩治受贿犯罪

——如何把握《意见》的精神实质

..... 最高人民法院 刘为波(135)

对《关于办理受贿案适用法律问题若干意见》

的点滴思考

..... 王秀梅(140)

专题调研与探讨

刑事侦查程序性违法与证据效力的判定

——以张鲁建受贿案为例

..... 楼伯坤(146)

论受委派、受委托从事公务的人员

..... 罗 猛(167)

减轻处罚的司法适用

..... 朱晓军(186)

试论我国刑法中的暴力及其认定

..... 李 红 崔永峰(198)

目 录

非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、 弹药、爆炸物罪释疑	周加海(208)
再析交通肇事后“因逃逸致人死亡”	左坚卫(230)
交通肇事后“因逃逸致人死亡”研究	李文峰(247)

新类型疑难案例选评

打捞水下文物应定盗掘古文化遗址罪还是 盗窃罪抑或是无罪? ——陈某盗窃水下文物案	刘征鹏 黄佳君 林跃轶(286)
关于挪用公款罪立法解释理解、适用的实证分析 ——侯某挪用公款案	梁 跃(290)
相互斗殴中正当防卫转化的理解与认定 ——吴亚兴等人不构成正当防卫案	黄志雄(300)

法律、法规性文件与解读

全国人民代表大会常务委员会 关于批准《中华人民共和国和安哥拉共和国引渡条约》的决定

(2007 年 4 月 27 日第十届全国人民代表大会
常务委员会第二十七次会议通过)

第十届全国人民代表大会常务委员会第二十七次会议决定：批准外交部部长李肇星代表中华人民共和国于 2006 年 6 月 20 日在罗安达签署的《中华人民共和国和安哥拉共和国引渡条约》。

附件：

中华人民共和国和安哥拉共和国引渡条约（中文本）

中华人民共和国和安哥拉共和国（以下简称双方），在相互尊

重主权和平等互利的基础上，为促进两国在预防和打击犯罪方面的有效合作，达成协议如下：

第一条 引渡义务

双方有义务根据本条约的规定，应对方请求，相互引渡在一方境内发现的被另一方通缉的人员，以便对其进行刑事诉讼或者执行刑罚。

第二条 可引渡的犯罪

一、只有在引渡请求所针对的行为根据双方法律均构成犯罪，并且符合下列条件之一时，才能同意引渡：

（一）为进行刑事诉讼而请求引渡的，根据双方法律，对于该犯罪均可判处一年或者一年以上有期徒刑或者其他更重的刑罚；

（二）为执行刑罚而请求引渡的，在提出引渡请求时，被请求引渡人尚未服完的刑期至少为六个月。

二、根据本条第一款确定某一行为是否根据双方法律均构成犯罪时，不应考虑双方法律是否将该行为归入同一犯罪种类或者使用同一罪名。

三、如果引渡请求涉及两个以上根据双方法律均构成犯罪的行为，只要其中有一项行为符合本条第一款规定的刑罚期限的条件，被请求方即可以针对上述各项行为同意引渡。

第三条 应当拒绝引渡的理由

有下列情形之一的，应当拒绝引渡：

（一）被请求方认为，引渡请求所针对的犯罪是政治犯罪，或者被请求方已经给予被请求引渡人受庇护的权利；

（二）被请求方有充分理由认为，请求引渡的目的是基于被请

求引渡人的种族、性别、宗教、国籍或者政治见解而对该人进行刑事诉讼或者执行刑罚，或者该人在司法程序中的地位将会因为上述任何原因受到损害；

（三）引渡请求所针对的犯罪仅仅是军事犯罪；

（四）在被请求方收到引渡请求时，被请求引渡人是被请求方国民；

（五）根据任何一方的法律，由于时效已过或者赦免等原因，被请求引渡人已经被免予追诉或者免予执行刑罚；

（六）被请求方已经对被请求引渡人就引渡请求所针对的犯罪做出终审判决或者终止司法程序；

（七）根据任何一方的法律，引渡请求所涉及的案件属于受害人告诉才处理的案件；

（八）请求方根据缺席判决提出引渡请求，并且没有保证在引渡后重新进行审理；

（九）被请求引渡人可能被判处的刑罚与被请求方的宪法原则相抵触。

第四条 可以拒绝引渡的理由

有下列情形之一的，可以拒绝引渡：

（一）被请求方根据本国法律对引渡请求所针对的犯罪具有管辖权，并且对被请求引渡人就该犯罪正在进行诉讼程序；

（二）被请求方在考虑了犯罪的严重性和请求方利益的同时，认为由于被请求引渡人的年龄和健康或者其他个人原因，引渡不符合人道主义考虑。

第五条 在被请求方提起刑事诉讼的义务

如果根据本条约第三条第（四）项不同意引渡，则被请求方

应当根据请求方的要求,将该案提交其主管机关以便根据其本国法律提起刑事诉讼。为此目的,请求方应当向被请求方提供与该案有关的文件和证据。

第六条 中央机关和联系途径

一、双方各自指定下列中央机关负责本条约的实施:

- (一) 在中华人民共和国方面为外交部;
- (二) 在安哥拉共和国方面为司法部。

二、本条第一款指定的中央机关应当通过外交途径进行联系。

第七条 引渡请求及所需文件

一、请求应当以书面形式提出,并且包括或者附有:

- (一) 请求机关的名称;
- (二) 被请求引渡人的姓名、年龄、性别、国籍、身份证件、职业、住所地或者居所地等有助于确定被请求引渡人的身份和可能所在地点的资料;如有可能,有关其外表的描述、该人的照片和指纹;

(三) 有关犯罪行为及其后果的概述;

(四) 有关该项犯罪的刑事管辖权、定罪和刑罚的法律规定;

(五) 有关追诉时效或者执行判决期限的法律规定。

二、除本条第一款规定外,

(一) 旨在对被请求引渡人进行刑事诉讼的引渡请求还应当附有请求方主管机关签发的逮捕证的副本;

(二) 旨在对被请求引渡人执行刑罚的引渡请求还应当附有已经发生法律效力的法院判决书的副本和关于已经执行刑期的说明。

三、引渡请求及其辅助文件应当经签署和盖章,并且应当附有被请求方文字的译文。

第八条 补充材料

如果被请求方认为，为支持引渡请求所提供的材料不充分，可以要求在三十日内提交补充材料。如果请求方提出合理要求，这一期限可以延长十五天。如果请求方未在该期间内提交补充材料，应当被视为自动放弃请求，但是不妨碍请求方就同一犯罪重新提出引渡请求。

第九条 临时羁押

一、在紧急情况下，一方可以请求另一方在收到正式引渡请求前临时羁押被请求引渡人。此种请求应当通过第六条规定的途径、国际刑事警察组织或者双方同意的其他途径以书面形式提出。

二、临时羁押请求应当包括本条约第七条第一款所列内容，说明已经备有该条第二款所列文件，以及即将提出正式引渡请求。

三、被请求方应当将处理该请求的结果及时通知请求方。

四、如果被请求方在羁押被请求引渡人之后的三十天内未收到正式引渡请求，则应当解除临时羁押。经请求方合理要求，上述期限可以延长十五天。

五、如果被请求方后来收到了正式的引渡请求，则根据本条第四款解除的临时羁押不应妨碍对被请求引渡人的引渡。

第十条 对引渡请求作出决定

一、被请求方应当根据本国法律规定的程序处理引渡请求，并且迅速将决定通知请求方。

二、被请求方如果全部或者部分拒绝引渡请求，应当将理由告知请求方。