

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 6

(总第30辑)

最高人民法院《最新法律文件解读》编辑委员会

◎ 迅速刊登最新法律规范  
◎ 权威点评新型疑难案例  
◎ 追踪法学前沿理论动态

◎ 同步解读相关法律文件  
◎ 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

(2007·6 总第30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. 12

(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 · 6 总第 30 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](mailto:courtpress@sohu.com)

印 刷

经 销 新华书店

---

开 本 890 × 1240 毫米 A5

字 数 269 千字

印 张 10

版 次 2007 年 12 月第 1 版 2007 年 12 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

# 出版前言

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》(2007.6 总第 30 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执行与司法程序法律文件、权威解读、案例分析等文章 45 篇。其中收录了《中华人民共和国和新西兰关于刑事司法协助的条约》的解读《公安消防部队四个严禁》的解读《关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名的补充规定(三)》的有关问题《最高人民法院关于审理破坏电力设备刑事案件具体应用法律若干问题的解释》的理解与适用;《最高人民检察院检务督察工作暂行规定》的条文说明;新类型疑难案例选评收录了《吴艳农抢劫、强奸案》等案例,并由专家予以点评。

本解读自 2008 年起改为按月出版,全年 12 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。

最高人民法院人民法院出版社  
2007 年 12 月

## 法律、法律性文件与解读

全国人民代表大会常务委员会

关于批准《中华人民共和国和新西兰关于刑事  
司法协助的条约》的决定…………… (1)

### 【解读】

解读《中华人民共和国和新西兰关于刑事司法  
协助的条约》…………… 黄伯青 梁文钧(2)

## 行政法规、行政法规性文件与解读

国务院办公厅

关于认真贯彻突发事件应对法的通知…………… (12)

## 部门规章、部门规章性文件与解读

公安部消防局

《关于印发〈公安消防部队四个严禁〉的通知》、《公安  
消防部队四个严禁》、《公安消防部队四个严禁》  
有关内容解释  
(2007年11月28日)…………… (16)

### 【解读】

解读《公安消防部队四个严禁》  
…………… 公安部消防局纪委负责人(19)

财政部、公安部、民政部、信息产业部

# 目 录

|                                               |        |
|-----------------------------------------------|--------|
| 财政部公安部民政部信息产业部国家体育总局<br>公告 2007 年第 36 号 ..... | ( 23 ) |
|-----------------------------------------------|--------|

国家体育总局

|                                     |        |
|-------------------------------------|--------|
| 关于加强运动枪弹管理确保射击运协训练<br>竞赛安全的通知 ..... | ( 25 ) |
|-------------------------------------|--------|

## 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

|                                                             |        |
|-------------------------------------------------------------|--------|
| 关于执行《中华人民共和国刑法》确定罪名的<br>补充规定(三)<br>(2007 年 10 月 25 日) ..... | ( 27 ) |
|-------------------------------------------------------------|--------|

### **【解读】**

|                                                   |           |
|---------------------------------------------------|-----------|
| 解读《关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名<br>的补充规定(三)》的有关问题<br>..... | 马 东( 30 ) |
|---------------------------------------------------|-----------|

最高人民法院

|                                                               |        |
|---------------------------------------------------------------|--------|
| 关于审理破坏电力设备刑事案件具体应用法律<br>若干问题的解释(略)<br>(2007 年 8 月 15 日) ..... | ( 44 ) |
|---------------------------------------------------------------|--------|

### **【解读】**

|                                                           |           |
|-----------------------------------------------------------|-----------|
| 解读《最高人民法院关于审理破坏电力设备刑事<br>案件具体应用法律若干问题的解释》的<br>理解与适用 ..... | 李洪江( 45 ) |
|-----------------------------------------------------------|-----------|

最高人民检察院

|                    |
|--------------------|
| 关于印发《最高人民检察院检务督察工作 |
|--------------------|



暂行规定》的通知

(2007 年 10 月 8 日) ..... (54)

## 【解读】

解读《最高人民检察院检务督察工作暂行规定》

..... 最高人民检察院有关负责人(59)

## 地方性法规、地方政府规章与解读

广东省人民政府办公厅

关于进一步做好依法惩处非法集资工作的意见

(2007 年 11 月 12 日) ..... (64)

山东省打击非法行医专项行动和非法采供血专项整治  
工作领导小组

关于做好全省打击非法行医专项行动和非法采供血  
专项整治督查和总结评估工作的通知

(2007 年 11 月 12 日) ..... (67)

海南省卫生厅

关于做好全省打击非法行医专项行动和非法采供血  
专项整治督查和总结评估工作的通知

(2007 年 11 月 2 日) ..... (73)

河北省卫生厅

关于做好全省打击非法行医专项行动和非法采供血  
专项整治督查和总结评估工作的通知

(2007 年 11 月 2 日) ..... (76)

湖南省卫生厅

关于印发《湖南省打击非法行医专项行动和非法采供

# 目 录

|                                                                                  |      |
|----------------------------------------------------------------------------------|------|
| 血专项整治总结评估督查方案》的通知<br>(2007 年 11 月 8 日) .....                                     | (80) |
| 西藏自治区人民政府办公厅<br>转发西藏证监局关于严厉打击非法证券活动<br>意见的通知<br>(2007 年 9 月 30 日) .....          | (82) |
| 云南省商务厅治理商业贿赂领导小组<br>关于开展治理商业贿赂不正当交易行为自查自纠<br>“回头看”的通知<br>(2007 年 9 月 24 日) ..... | (87) |
| 浙江省交通厅<br>关于继续深入开展“扫黄打非”专项行动的通知<br>(2007 年 12 月 10 日) .....                      | (92) |

## 法学前沿与新视点

|                           |          |
|---------------------------|----------|
| 安乐死与尊严死在刑法上的效应<br>.....   | 陈子平(94)  |
| 犯罪认定中“刑事优先”思想之反思<br>..... | 游 伟(103) |
| 信用证诈骗罪司法适用问题研究<br>.....   | 逢锦温(120) |
| 不报、谎报安全事故罪立法的研析<br>.....  | 刘志伟(135) |

## 专题调研与探讨

- 关于刑事审判中贯彻宽严相济刑事政策情况的专题调研  
 …… 河南省焦作市中级人民法院课题组 (146)
- 国家工作人员职务犯罪案件异地管辖问题研究  
 …… 何建华 (158)
- 毒品犯罪主客观要件司法难题研究  
 …… 高艳东 (170)
- 论保险诈骗罪的立法完善  
 ——立足于保险诈骗罪犯罪构成要件的分析  
 …… 杨玉生 黄晓亮 (207)
- 西部环境问题的刑法对策思考  
 …… 贾 宇 舒洪水 (226)

## 新类型疑难案例选评

- 吴艳农抢劫、强奸案 …… (238)
- 【点评】  
 零口供下的犯罪认定 …… 陈增宝 (245)
- 马明清等人贩卖、运输毒品案 …… (250)
- 【点评】  
 毒品犯罪案件中多名被告人的量刑如何平衡  
 …… 马 岩 符莲香 (254)
- 李生跃盗掘古文化遗址案 …… (258)
- 【点评】

# 目 录

|                        |               |
|------------------------|---------------|
| 盗窃与盗掘之界分 .....         | 刘树德 喻海松 (260) |
| 王海庆、姚秉昌私分国有资产罪研究 ..... | (268)         |

## 【点评】

|                    |           |
|--------------------|-----------|
| 私分国有资产罪的司法认定 ..... | 肖晚祥 (271) |
| 黄建德等黑社会性质组织案 ..... | (282)     |

## 【点评】

|                            |                   |
|----------------------------|-------------------|
| 该犯罪团伙是否构成黑社会性质<br>组织 ..... | 杨洛琪 赖荣洲 薛少林 (283) |
| 刘当购买假币案 .....              | (285)             |

## 【点评】

|                            |           |
|----------------------------|-----------|
| 购买假币中夹白纸如何认定涉案<br>金额 ..... | 王东明 (288) |
|----------------------------|-----------|

## 法律适用热点、疑点、难点问题解答

|                                    |             |
|------------------------------------|-------------|
| 拾得寄存牌取走行李如何定性?<br>.....            | 专家顾问组 (290) |
| 先偷盗后敲诈是否构数罪并罚?<br>.....            | 专家顾问组 (292) |
| 通信公司职员利用系统漏洞使手机无限充值<br>如何定性? ..... | 专家顾问组 (294) |

## 法律、法律性文件与解读

# 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 新西兰关于刑事司法协助的 条约》的决定

(2007年6月29日第十届全国人民代表大会常务委员会  
第二十八次会议通过)

第十届全国人民代表大会常务委员会第二十八次会议决定：批准外交部部长李肇星代表中华人民共和国于2006年4月6日在惠灵顿签署的《中华人民共和国和新西兰关于刑事司法协助的条约》。

附件:

中华人民共和国和新西兰关于刑事司法协助的条约（中文本）  
（略）<sup>\*</sup>



## 解读《中华人民共和国和新西兰 关于刑事司法协助的条约》

黄伯青<sup>\*\*</sup> 梁文钧<sup>\*\*\*</sup>

2007年6月29日第十届全国人民代表大会常务委员会第二十八次会议决定：批准外交部部长李肇星代表中华人民共和国于2006年4月6日在惠灵顿签署的《中华人民共和国和新西兰关于刑事司法协助的条约》。

### 一、适用范围

刑事司法协助在近几十年来得到了迅猛发展。2000年的《联合国打击跨国组织犯罪公约》和2003年的《联合国反腐败公约》都以相当大的篇幅调整刑事司法协助问题，其主要条款“司

---

\* 详见《最新刑事法律文件解读》2007年·5总第20辑。

\*\* 北京师范大学刑事法律科学研究院刑法学博士。

\*\*\* 北京师范大学刑事法律科学研究院刑法学硕士。

法协助”是两公约中超长的条款，各包含 30 款，超过了 5000 字，俨然是一个小公约。这表明刑事司法协助制度在国际合作领域占有非常重要的地位。

国际刑事司法协助可以分为广义和狭义的，广义的刑事司法协助有时也被称为“刑事司法合作”，其范围包括引渡、小司法协助、相互承认和执行刑事判决和刑事诉讼移管。狭义的刑事司法协助在理论上也被称为“小司法协助”，其范围主要包括：刑事诉讼文书的送达、调查取证、解送被羁押者出庭作证、移交物证和书证、冻结或扣押财产、提供法律情报等。许多国家、尤其是英美法系国家所讲的刑事司法协助都是狭义的，我国在对外缔约的实践中也采纳狭义的刑事司法协助概念。

本条约第一条对刑事司法协助的适用范围进行了规定，主要包括文书送达、信息通报、调查取证，同时还包括对犯罪所得和犯罪工具的没收。这也符合当前刑事司法协助的发展趋势，即对犯罪所得或收益的追缴成为司法协助的内容和新的中心，司法协助不再是简单的为调查取证的实施做准备，而是为达到追缴目的实施的。此外，第三款第九项规定，刑事司法协助还包括与本条约宗旨相符且不违背被请求方法律的其他协助，这一规定作为兜底条款，为以后新的刑事司法协助形式的出现留下了很大的余地，即使以后出现了新情况、新形式，只要不违背被请求国的法律，都可以成为司法协助的新内容。但本条约不适用于以下四种情况：（1）对人员的引渡；（2）执行请求方所做出的刑事判决及裁定，但是被请求方法律和本条约许可的除外；（3）移交被判刑人以便服刑；（4）刑事诉讼的转移。

但其中有关对犯罪所得和犯罪工具的没收作为对外国判决的承认和执行的例外情况，可以在双方之间提供司法协助。有关对犯罪所得和犯罪工具的没收，《联合国反腐败公约》中也有相关规定。《联合国反腐败公约》把第四十六条第三款所列举的司法协助形式

与第五章“资产的追回”挂起钩来，向国际社会发出了一个明确的法律信号：应当更多地从国际司法合作的视角看待第五章规定的各项追缴犯罪所得或收益的机制和措施。在对被非法转移的资产实行追缴时，无论是采取直接追回的措施还是采用国际合作的机制，有关的法律程序均可以通过司法协助获得的便利和帮助；被请求国在作出有关决定或处置时，除需考虑本国国内法的相关制度外，还应当更多、更认真地考虑国际条约的规定或指针。正是基于这一宗旨，第五章第五十一条开宗明义地规定：“按照本章返还资产是公约的一项基本原则，缔约国应当在这方面相互提供最广泛的合作和协助。”

刑事司法协助的主体是国家，即中华人民共和国和新西兰，其实施由双方指定的中央机关行使，个人没有权利借此影响诉讼或执行请求。

## 二、联系途径

刑事司法协助的联系方式是多种多样的，可以分为外交途径、领事途径、中央机关途径、司法机关直接联系等。其中，为了进行国际司法协助方面的联系而指定“中央机关”是从20世纪60年代开始普遍推行的一种联系机制。在民商事司法协助领域，1965年11月15日于海牙签订的《关于向国外送达民事或商事司法文书或司法外文书公约》以及1970年3月18日于海牙签订的《关于从国外调取民事或商事证据的公约》率先确认了这一创举，均要求各缔约国为开展公约所调整的司法协助活动而指定专门的“中央机关”。在刑事司法协助领域，为联合国公约开确立此机制之先河的，则是1988年《联合国禁止非法贩运麻醉品和精神药物公约》。

《联合国打击跨国组织犯罪公约》和《联合国反腐败公约》都规定：各缔约国均应当指定一个中央机关，使其负责和有权接收



司法协助请求并执行请求或将请求转交主管机关执行。如果缔约国有实行单独司法协助制度的特区或者领域，可以另指定一个对该特区或者领域具有同样职能的中央机关。中央机关应当确保所收到的请求迅速而妥善地执行或者转交。中央机关在将请求转交某一主管机关执行时，应当鼓励该主管机关迅速而妥善地执行请求。

在司法协助的意义上，“中央机关”与“主管机关”是两个相互对应的概念。简单地说，前者是指负责对外联系的机关，即对外接收和提出司法协助请求的机关；后者则是负责具体执行协助请求的机关。将上述负责联系事务的机关称为“中央机关”并不意味着该机关的地位或权力高于“主管机关”，而只是说，该机关处于联系枢纽的地位，类似于一个收发中心，通俗地说就是传达室。当然，有时候，被指定为中央机关的机构依据本国国内法同时具有一些具体的司法或执法职能，在这样的情况下，该机构可能集中央机关的职责与主管机关的职责于一身，因此，联合国两公约要求这样的中央机关在对外接收司法协助请求的同时还应当“迅速而妥善地执行”该请求。

中央机关并非具体执行司法协助请求的机关，其主要作用在于转递和协调。缔约双方的法院（法国还有司法执达员）并不直接接触，而是通过各自的中央机关进行联络，即首先将请求提交各自国内的中央机关，两国中央机关之间再进行请求的转递。任何一方应当在本条约生效后立即通过外交途径通知另一方其指定的中央机关。此后关于中央机关的任何变更应当以同样方式通知另一方。双方相互协助的请求应当根据本条约的规定向中央机关提出。

从比较普遍的情况看，各国一般指定本国政府负责司法行政事务的机构，即司法部，作为司法协助的中央机关；也有的国家指定本国刑事检控机关，即最高检察机关，作为刑事司法协助的中央机关。在指定司法协助中央机关问题上，我国遵循的是以指定司法部为主并根据需要适当考虑增加其他部门这一方针，在多数双边司法