

XINBIAN
XINGSHIFALU
SHIYONG
SHOUCE

新编

刑事
法律

适用手册

中国民主法制出版社

新编刑事法律适用手册

全国人大内务司法委员会

于建伟 主编

中国民主法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

新编刑事法律适用手册/于建伟主编. —3版. —北京:
中国民主法制出版社, 2002. 11
ISBN 7-80078-685-4

I. 新... II. 于... III. 刑法—法律适用—中国—
手册 IV. D924.05-62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 083495 号

责任编辑: 王红旗 刘何祥

装帧设计: 张鸿钧

书名/新编刑事法律适用手册

XINBIAN XINGSHI FALÜ SHIYONG SHOUCÉ

作者/于建伟 主编

出版·发行/中国民主法制出版社

地址/北京市丰台区玉林里 7 号(100054)

电话/63292534(发行部) 63056977(编辑部)

传真/63056975 63056983

经销/新华书店

开本/32 开 850 毫米×1168 毫米

印张/37.25 字数/1217 千字

版本/2003 年 1 月第 1 版 2003 年 1 月第 1 次印刷

印刷/霸州市福利胶印厂

书号/ISBN 7-80078-685-4/D·535

定价/69.00 元

出版声明/版权所有,侵权必究。

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

修 订 版 说 明

(第三版)

由全国人大内务司法委员会于建伟同志主编的《新编刑事法律适用手册》，先后于1999年1月和2001年1月两次出版，以其较强的系统性、科学性和实用性，受到了广大法律工作者和法学研究人员的厚爱，书籍很快销售一空。最近，于建伟同志又在第二版的基础上进行修订，将近两年新出台的有关法律修正案、立法解释和司法解释充实进来（资料收集至2002年12月），删除已过时的内容，形成第三版，欢迎订阅。为便于您了解此书的特点，现将《编者说明》附后。

编者说明

八届全国人大第四次、第五次会议先后对《中华人民共和国民事诉讼法》、《中华人民共和国刑法》(以下简称“两法”)作了重大修改。修改前,最高人民法院、最高人民检察院制定的大量有关司法解释和国务院及其部门制定的有关行政法规和部门规章,有的因与修改后的法律不一致而不再适用;有的因已被修改后的法律条文所吸收而失去适用价值;有的则由于修改前后的法律条文没有实质变化而仍可参照执行。有的文件可全部参照执行,更多的是只有一部分内容还可参照执行。由于上述司法解释和行政法规、部门规章数量繁多,情况复杂,目前还来不及进行系统的清理,加上“两法”修改以后,又陆续出台了不少有关解释、规定,这样新的与老的交叉,有效的与已失去适用价值的并存,使用起来很不方便。

为了便于广大司法人员正确适用“两法”,也为了方便法学教育、研究人员和律师的工作,免去他们多方查找和对比甄别的麻烦,编者下了几年工夫,对“两法”修改以前的有关司法解释和行政法规、部门规章进行了全面的收集和认真的研究、筛选,将已明令废止的,或者与修改后的法律条文不一致的,或者已被修改后的法律所吸收的部分剔除出去,将仍可参照执行的内容以及“两法”修改以后制定的有关法律规定、立法和司法解释以及行政法规、部门规章(截至2000年12月)以问题的形式列出,按照“两法”的条文顺序,分门别类列在相应条文的后面,编成此书。其特点有三:

一是内容完整。“两法”的内容无一遗漏,相关有效的法律规定、立法和司法解释、行政法规和部门规章都尽可能编入其中。

另外,还收录了有关刑事赔偿、违法办案责任追究等方面的法律、司法解释和部门规章;

二是体例新颖。将有效的法律规定、立法和司法解释、行政法规和部门规章,根据其内容分门别类,分别放在“两法”有关条文之后,这样,与每一问题有关的法律、立法解释、司法解释、行政法规和部门规章,都按照一定的层次集中在一起,具有很强的系统性;

三是简明实用。“两法”修改之前的司法解释多数是只有部分内容还可参照执行,行政法规和部门规章更是仅有一小部分内容涉及“两法”的适用问题。对此,编者不是简单地将这些文件全文搬上,而是将其中有用的部分摘录出来,并根据其内容设定一标题,列在相应法律条文之后。这样既大大缩减了篇幅,又能起到画龙点睛的作用,只要你打开目录,所要查找的问题便一目了然,使用起来非常方便。

参加本书编写的有(以姓氏笔划为序):于建伟、尹云、母德全、孙平、朱丽欣、段平生、秦剑、柴瑞生、鲁晓刚、暴云青。编写期间,得到了最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家检察官学院一些同志的大力支持,在此表示衷心感谢。

由于工作量大,难度较高,加上编者水平有限,疏漏和不妥之处在所难免,敬请指正。

编 者
2001 年 1 月

目录索引

上 卷

中华人民共和国刑法

第一编 总 则	(5)
第一章 刑法的任务、基本原则和适用范围	(5)
第二章 犯罪	(18)
第三章 刑罚	(29)
第四章 刑罚的具体运用	(43)
第五章 其他规定	(80)
第二编 分 则	(95)
第一章 危害国家安全罪	(95)
第二章 危害公共安全罪	(103)
第三章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(133)
第四章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	(268)
第五章 侵犯财产罪	(303)
第六章 妨害社会管理秩序罪	(328)
第七章 危害国防利益罪	(463)
第八章 贪污贿赂罪	(467)
第九章 渎职罪	(485)
第十章 军人违反职责罪	(522)
附 则	(527)
附件一	(528)
附件二	(528)

下 卷

中华人民共和国刑事诉讼法

第一编 总 则	(533)
---------------	-------

第一章	任务和基本原则	(533)
第二章	管辖	(564)
第三章	回避	(587)
第四章	辩护与代理	(596)
第五章	证据	(606)
第六章	强制措施	(611)
第七章	附带民事诉讼	(662)
第八章	期间、送达	(666)
第九章	其他规定	(669)
第二编	立案、侦查和提起公诉	(670)
第一章	立案	(670)
第二章	侦查	(698)
第三章	提起公诉	(800)
第三编	审判	(826)
第一章	审判组织	(826)
第二章	第一审程序	(835)
第三章	第二审程序	(876)
第四章	死刑复核程序	(902)
第五章	审判监督程序	(906)
第四编	执行	(927)
附 则		(963)
附 录		(964)

目 录

上卷 中华人民共和国刑法

中华人民共和国刑法目录	(3)
-------------------	-----

第一编 总 则

第一章 刑法的任务、基本原则和适用范围	(5)
一、刑法的任务(第1—2条)	(5)
二、刑法的基本原则(第3—5条)	(5)
1. 最高人民法院关于依法不再核准类推案件的规定	(5)
三、刑法的空间效力(第6—11条)	(6)
1. 外国驻中国使馆和使馆人员的刑事豁免	(7)
2. 外国驻中国领馆和领馆成员的刑事豁免	(9)
四、刑法的时间效力(第12条)	(12)
1. 最高人民法院关于刑法时间效力的规定	(12)
2. 如何理解刑法第12条规定的处刑较轻	(14)
3. 审理1997年9月30日以前发生的刑事案件,如果刑法规定的定罪处刑标准、法定刑与修订前刑法相同的,应当适用修订前的刑法	(14)
4. 修订的刑法实施后,对已明令废止的全国人大常委会有关决定和补充规定,最高人民法院原作出的有关司法解释是否适用	(14)
5. 最高人民法院关于刑法时间效力的规定	(14)
6. 最高人民法院关于对跨越修订刑法施行日期的继续犯罪、连续犯罪以及其他同种数罪适用刑法的规定	(15)
7. 《全国人大常委会关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》的时间效力及与刑法第12条的关系	(16)
8. 在裁判文书中如何引用修订前、后刑法名称	(16)

9. 刑法修正案的时间效力	(17)
10. 全国人大常委会关于刑法第 93 条第 2 款解释的时间效力	(17)
11. 适用刑事司法解释时间效力问题	(17)
第二章 犯 罪	(18)
第一节 犯罪和刑事责任	(18)
一、犯罪的概念 (第 13 条)	(18)
二、故意犯罪和过失犯罪 (第 14—15 条)	(18)
三、不可抗力和意外事件 (第 16 条)	(18)
四、刑事责任年龄和对未成年人犯罪的从宽处罚 (第 17 条)	(18)
1. 未成年人犯罪的含义及其犯罪时年龄的计算	(19)
2. 对未成年人犯罪的从宽处罚	(19)
3. 如何认定被告人犯罪时的年龄	(20)
五、精神病人和醉酒的人的刑事责任 (第 18 条)	(20)
1. 精神疾病司法鉴定	(20)
2. 犯罪时精神正常, 犯罪后患精神病的人的刑事责任	(25)
六、又聋又哑的人和盲人的刑事责任 (第 19 条)	(25)
七、正当防卫和紧急避险 (第 20—21 条)	(25)
第二节 犯罪的预备、未遂和中止 (第 22—24 条)	(26)
第三节 共同犯罪 (第 25—29 条)	(26)
1. 团伙犯罪案件的处理	(26)
2. 犯罪集团的认定	(27)
3. 办理犯罪集团案件和一般共同犯罪中的重大案件的区别对 待问题	(28)
第四节 单位犯罪 (第 30—31 条)	(28)
1. 公司、企业、事业单位的含义	(28)
2. 单位犯罪与自然人犯罪的区别	(29)
3. 审理单位犯罪案件, 对其直接负责的主管人员和其他直接 责任人员可不区分主犯、从犯	(29)
第三章 刑 罚	(29)
第一节 刑罚的种类	(29)
一、主刑与附加刑 (第 32—35 条)	(29)
二、非刑罚处理方法 (第 36—37 条)	(30)

1. 刑事附带民事诉讼的范围	(30)
2. 刑事案件被害人提起精神损害赔偿诉讼人民法院不予受理	(31)
3. 未成年人刑事案件附带民事诉讼赔偿责任的承担	(31)
4. 对未成年罪犯免于刑事处罚的适用	(31)
第二节 管制 (第 38—41 条)	(32)
1. 被判处管制、剥夺政治权利和宣告缓刑、假释的 犯罪分子能否外出经商	(32)
2. 管制犯在管制期间又犯新罪, 被判处拘役或有期徒刑应如 何执行	(33)
3. 管制犯在管制期间实施违法行为如何处理	(33)
第三节 拘役 (第 42—44 条)	(33)
1. 公安部关于对拘役犯在执行期间回家问题的批复	(34)
第四节 有期徒刑、无期徒刑 (第 45—47 条)	(34)
1. 劳动教养日期可折抵刑期	(34)
2. 行政拘留日期应折抵刑期	(35)
3. 海关扣留走私罪嫌疑人的时间可折抵刑期	(35)
4. 取保候审、监视居住期间不予折抵刑期	(35)
5. 撤销缓刑时罪犯在宣告缓刑前羁押的时间应当折抵刑期	(36)
6. 刑事裁判文书中刑期起止日期如何表述	(36)
第五节 死刑 (第 48—51 条)	(36)
1. 最高人民法院授权省、自治区、直辖市高级人民法院核准 部分死刑案件的法律依据	(37)
2. 高级人民法院和解放军军事法院核准死刑案件的范围	(37)
3. 被告人在未满 18 岁时犯有严重罪行, 在满 18 岁后又犯 罪, 可否将前后罪一起算判处死刑	(38)
4. 对在关押期间或者在法院审判时做了人工流产的妇女不适 用死刑	(38)
5. 对怀孕妇女在羁押期间自然流产, 审判时不适用死刑	(38)
6. 对判处死刑缓期二年执行期满后尚未裁定减刑前又犯新罪 的罪犯能否执行死刑	(39)
7. 死刑缓期执行的期间如何确定	(39)
第六节 罚金 (第 52—53 条)	(39)
1. 最高人民法院关于适用财产刑的规定	(40)

第七节 剥夺政治权利(第54—58条)	(41)
1. 故意伤害、盗窃等严重破坏社会秩序的犯罪分子能否附加剥夺政治权利	(42)
2. 正在服刑的罪犯和被羁押的人的选举权	(42)
3. 对未成年罪犯剥夺政治权利的适用	(43)
4. 有期徒刑罪犯附加剥夺政治权利的,其附加刑可随主刑的减刑而酌减	(43)
第八节 没收财产(第59—60条)	(43)
第四章 刑罚的具体运用	(43)
第一节 量刑	(43)
一、量刑的原则(第61—63条)	(43)
二、追缴、退赔和没收(第64条)	(44)
1. 罚没财物和追回赃款赃物的管理	(44)
2. 执法机关没收的国家禁止出口的文物的处理	(49)
3. 公物的公开拍卖	(49)
4. 赃物的估价	(51)
5. 扣押、追缴、没收物品的估价	(52)
6. 涉案物品价格鉴定复核裁定管理办法	(57)
7. 检察机关受理后犯罪嫌疑人死亡的经济犯罪案件赃款赃物的处理	(60)
8. 检察机关受理的经济案件经审(侦)查认为不构成犯罪,其非法所得财物可以依法收缴	(61)
9. 被告人亲属主动为被告人退赔赃款的处理	(61)
10. 罚没收入收支两条线管理	(61)
第二节 累犯(第65—66条)	(64)
第三节 自首和立功(第67—68条)	(65)
1. 自首的条件及其认定	(65)
2. 对自首的处罚	(66)
3. 被采取强制措施的人如实供述司法机关尚未掌握的罪行,与司法机关已掌握的或者判决确定的罪行属同种罪行的,能否从轻处罚	(66)
4. 有立功表现的认定	(66)
5. 有重大立功表现的认定	(67)

6. 共同犯罪案件犯罪分子到案后, 揭发同案犯共同犯罪事实的, 可以酌情从轻处罚	(67)
7. 如何执行坦白从宽政策	(67)
第四节 数罪并罚 (第 69—71 条)	(67)
1. 对数罪中有判处有期徒刑或者死刑的, 应对各罪分别量刑, 然后决定执行其中最高的刑罚	(68)
2. 判决宣告后又发现被判刑的犯罪分子的同种漏罪, 是否实行数罪并罚	(68)
3. 对刑满释放后又犯罪的, 发现他在前罪判决前还有其他罪没有处理, 在对其新罪判决时, 可否实行数罪并罚	(69)
4. 对在附加剥夺政治权利执行期间重新犯罪的被告人是否适用数罪并罚	(69)
第五节 缓刑 (第 72—77 条)	(69)
1. 对未成年罪犯缓刑的适用	(70)
2. 对哪些贪污、受贿、挪用公款犯罪分子不适用缓刑	(71)
3. 被判处徒刑宣告缓刑仍留原单位工作的罪犯, 在缓刑考验期内能否调动工作	(71)
4. 缓刑考验期内表现好的罪犯可否缩减其缓刑考验期	(71)
第六节 减刑 (第 78—80 条)	(72)
第七节 假释 (第 81—86 条)	(72)
1. 如何理解刑法第 78 条第 1 款规定的减刑条件	(73)
2. 对有期徒刑罪犯的减刑幅度	(74)
3. 有期徒刑罪犯的减刑起始时间和间隔时间	(74)
4. 对宣告缓刑的罪犯的减刑	(74)
5. 无期徒刑罪犯的减刑	(74)
6. 如何理解刑法第 81 条第 1 款规定的假释条件和第 2 款规定的不得假释的情况	(75)
7. 对未成年罪犯的减刑、假释	(75)
8. 对老年和身体有残疾罪犯的减刑、假释	(76)
9. 死刑缓期执行罪犯的减刑、假释	(76)
10. 被假释的罪犯能否减刑	(77)
11. 罪犯减刑后又假释的间隔时间	(77)
12. 对判处有期徒刑的罪犯减刑、假释, 执行原判刑期二分	

之一以上的起始时间的计算	(77)
13. 对哪些罪犯的减刑、假释应当从严掌握	(77)
第八节 时效 (第 87—89 条)	(78)
1. 法定最高刑的计算	(78)
2. 关于不再追诉去台人员在新中国成立前的犯罪行为问题	(78)
3. 关于不再追诉去台人员在新中国成立后当地人民政权建立 前的犯罪行为问题	(79)
第五章 其他规定	(80)
一、民族自治地方的变通或补充 (第 90 条)	(80)
二、公共财产、公民私人所有财产的含义 (第 91—92 条)	(80)
三、国家工作人员的含义 (第 93 条)	(80)
1. 全国人大常委会关于刑法第 93 条第 2 款的解释	(80)
2. 最高人民法院关于执行全国人大常委会关于刑法 第 93 条第 2 款的解释的通知	(81)
3. 农村合作基金会从业人员犯罪如何定性	(82)
4. 在国有资本控股、参股的股份有限公司中从事管理工作 的人员利用职务便利非法占有本公司财物如何定罪	(82)
5. 中国证监会干部应视同为国家机关工作人员	(83)
四、司法工作人员的含义 (第 94 条)	(83)
1. 劳教工作干警可以适用刑法关于司法工作人员的规定	(83)
五、重伤的含义 (第 95 条)	(84)
1. 人体重伤鉴定标准	(84)
六、违反国家规定的含义 (第 96 条)	(93)
七、首要分子的含义 (第 97 条)	(93)
八、告诉才处理的含义 (第 98 条)	(94)
九、以上、以下、以内的含义 (第 99 条)	(94)
十、前科报告制度 (第 100 条)	(94)
十一、刑法典总则的效力 (第 101 条)	(94)

第二编 分 则

第一章 危害国家安全罪	(95)
一、背叛国家罪 (第 102 条)	(95)

1. 境外机构、组织、个人的含义	(95)
二、分裂国家罪（第 103 条第 1 款） 煽动分裂国家罪（第 103 条第 2 款）	(95)
1. 非法出版物刑事案件中以本罪定罪处罚的规定	(95)
2. 组织和利用邪教组织犯罪案件中以本罪定罪处罚的规定	(96)
三、武装叛乱、暴乱罪（第 104 条）	(97)
四、颠覆国家政权罪（第 105 条第 1 款） 煽动颠覆国家政权罪（第 105 条第 2 款）	(97)
1. 非法出版物刑事案件中以本罪定罪处罚的规定	(97)
2. 组织和利用邪教组织犯罪案件中以本罪定罪处罚的规定	(98)
五、与境外机构、组织、个人相勾结，实施第 103、104、105 条规定之罪的，从重处罚（第 106 条）	(98)
六、资助危害国家安全犯罪活动罪（第 107 条）	(98)
1. 资助境内组织或者个人实施危害国家安全的行为	(98)
七、投敌叛变罪（第 108 条）	(98)
八、叛逃罪（第 109 条）	(99)
九、间谍罪（第 110 条）	(99)
1. 间谍组织代理人的含义及其确认	(99)
2. 对犯间谍罪自首或者有立功表现的处理以及立功表现、重大立功表现的认定	(99)
十、为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报罪（第 111 条）	(100)
1. 国家秘密、情报的含义	(100)
2. 为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密或者情报的情节及量刑	(100)
3. 依照刑法第 111 条定罪处罚的两种特殊情形	(101)
4. 国家秘密的鉴定	(101)
5. 邪教组织人员犯罪以本罪定罪处罚的规定	(102)
十一、资敌罪（第 112 条）	(102)
十二、关于危害国家安全罪判处死刑和没收财产的规定（第 113 条）	(102)
1. 组织和利用邪教组织犯罪案件中以本罪定罪处罚的	

规定	(103)
第二章 危害公共安全罪	(103)
一、放火罪 决水罪 爆炸罪 投放危险物质罪 以危险方法 危害公共安全罪 (第 114 条、第 115 条第 1 款) 失火罪 过失决水罪 过失爆炸罪 过失投放危险物质罪 过失以危险方法危害公共安全罪(第115条第2款)	(103)
1. 放火案、失火案的立案标准及重大、特大案件标准	(103)
2. 《中华人民共和国水法》有关决水行为的规定	(104)
3. 邪教组织人员以自焚、自爆或者其他危险方法危害公共安 全行为的定罪处罚	(105)
二、破坏交通工具罪(第 116 条、第 119 条第 1 款) 过失损坏交通工具罪 (第 119 条第 2 款)	(105)
1. 《中华人民共和国民用航空法》关于破坏交通工具罪的规 定	(105)
三、破坏交通设施罪(第 117 条、第 119 条第 1 款) 过 失损坏交通设施罪 (第 119 条第 2 款)	(106)
1. 《中华人民共和国铁路法》第 61、62 条关于破坏交通设施 罪的规定	(106)
2. 怎样理解铁路法第 61、62 条的规定	(106)
3. 《中华人民共和国民用航空法》关于破坏交通设施罪的 规定	(107)
四、破坏电力设备罪 破坏易燃易爆设备罪 (第 118 条) 过失损坏电力设备罪 过失损坏易燃 易爆设备罪 (第 119 条第 2 款)	(107)
1. 《中华人民共和国电力法》关于破坏电力设备罪的规定	(107)
2. 偷割电力线路行为的定性	(108)
3. 破坏生产单位正在使用的电动机是否构成破坏电力设 备罪	(108)
4. 盗窃、破坏正在使用中的油田机器设备行为的定性	(108)
5. 采用破坏性手段盗窃正在使用的油田输油管道中油品的行 为如何适用法律	(109)
五、破坏交通工具、交通设施、电力设备、燃气设备、易燃易 爆设备造成严重后果的处罚以及过失犯上述罪的处罚	

(第 119 条)	(109)
六、组织、领导、参加恐怖组织罪 (第 120 条)	(109)
七、资助恐怖活动罪	(109)
八、劫持航空器罪 (第 121 条)	(110)
九、劫持船只、汽车罪 (第 122 条)	(110)
十、暴力危及飞行安全罪 (第 123 条)	(110)
十一、破坏广播电视设施、公用电信设施罪	
(第 124 条第 1 款) 过失损坏广播电视设施、公用电信	
设施罪 (第 124 条第 2 款)	(110)
1. 利用广播电视设施、公用电信设施制作、传播邪教组织信	
息行为的定罪处罚	(110)
十二、非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、弹药、	
爆炸物罪 (第 125 条第 1 款) 非法制造买卖、	
运输、储存危险物质罪 (第 125 条第 2 款)	(111)
1. 非法制造、买卖、运输、非军用枪支、弹药案件	
的定罪处罚	(111)
2. 非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、弹药、爆炸物	
罪的数量标准及非法储存的含义	(112)
3. 最高人民法院对执行法释 [2001] 15 号有关问题	
的通知	(113)
十三、违规制造、销售枪支罪 (第 126 条)	(114)
1. 违规制造枪支罪的数量标准	(114)
十四、盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物危险物质罪 (第 127 条	
第 1、2 款) 抢劫枪支、弹药、爆炸物危险物质罪	
(第 127 条第 2 款)	(115)
1. 盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪的数量标准	(115)
2. 爆炸物的范围	(116)
十五、非法持有、私藏枪支、弹药罪 (第 128 条第 1 款) 非法	
出租、出借枪支罪 (第 128 条第 2、3 款) 单位犯非法	
出租、出借枪支罪的处罚 (第 128 条第 4 款)	(121)
1. 将公务用枪用作借债质押的行为的法律适用	(121)
2. 非法持有、私藏枪支、弹药罪的数量标准及非法持有、私	
藏的含义	(122)