

# 问个律师先

## 刑事篇

徐仲◎编著



附光盘 内有相关法律、  
司法文件等400多篇



法律出版社

（CIP）数据

# 问个律师先

## 刑事篇

徐仲  
编著



法律出版社

2010年·北京

## 图书在版编目 (CIP) 数据

问个律师先. 刑事篇/徐仲编著. —北京: 海洋出版社, 2010. 2

ISBN 978 - 7 - 5027 - 7599 - 5

I. ①问… II. ①徐… III. ①法律 - 基本知识 - 中国  
②刑法 - 基本知识 - 中国③刑事诉讼法 - 其本知识 - 中国  
IV. ①D920. 5②D924③D925. 2

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 207596 号

责任编辑: 唱学静

责任印制: 刘志恒

**海洋出版社 出版发行**

<http://www.oceanpress.com.cn>

北京市海淀区大慧寺路 8 号 邮编: 100081

北京盛兰兄弟印刷装订有限公司印刷 新华书店经销

2010 年 2 月第 1 版 2010 年 2 月北京第 1 次印刷

开本: 787mm × 1092mm 1/16 印张: 25. 25

字数: 440 千字 定价: 45. 00 元

发行部: 62147016 邮购部: 68038093 总编室: 62114335

海洋版图书印、装错误可随时退换

# 前言

到书店翻看法律书籍的有以下几种人：有的是正在学习法律，想通过司法考试，成为一名职业法律人；有的是亲朋好友或是自己遇到麻烦事，想了解法律对自己关心的事怎么规定；也有的是法官、检察官这样的职业法律人，案件中遇到理论难点，想找到法理上的解释；还有的是法学专家，对深奥的法理学理论想更进一步地研究。

每个人翻开法律书都有自己的理由，但本书的目标读者是这样两种人：

第一种人，自己或者是亲朋好友遇到麻烦，想知道自己关心的问题法律是怎么规定的。法律有点难，如果自己实在不够专业，就找个律师来咨询一下，但是怎么找律师，找个什么样的律师是个问题。这类读者是有问题想问律师，看完书后，知道法律对一些问题怎么规定，知道怎么找律师。

第二种人，初学法律的人。如果你对法律感兴趣，或者你正在学习法律，想通过司法考试成为一名律师，通过本书你会了解刑事法律的规定以及你做律师后将要面临的事。

从难易程度上看，这本书不是一本学术专著，不是尽用一些难懂的法律语言说法理，不是把简单问题说复杂，本书尽可能让你看得轻松，本书就是想把法律问题说得简单易懂，本书的目标就是让受过九年义务教育的读者明白法律是怎么回事，遇到事后应该怎么去找律师。

如果律师是被害人的代理人，一般就是和公诉人站在一条战线上，工作目的就是将被被告人依法严惩，或者是让被告人多赔钱。如果律师是被告人的辩护人，就是和公诉人站在对立的战线上，希望法院将被告人往轻里判。

你想知道律师做什么事，就要知道律师工作的工具——法律，法律对于律师来说，就像是裁缝手中的剪刀一样。这本书第一、二部分内容就是让你轻松得了解刑事法律，第三部分内容讲了律师如何运用这个工具——法律来办案。当你想要了解刑法、刑事诉讼法的时候，或者是因为刑事方面的事情想找个律师咨询一下的时候，先看看这本书。本书有三部分内容：

第一部分是刑法篇。说了什么是刑法，什么是犯罪。刑法总则理论，本书都有涉及，你要是遇到刑法方面的事不明白，想去问个律师，先看完本书

的第一部分，至少可以说对刑法不会太外行了，要是遇到个瞎话连篇的假律师，你至少知道他是在说瞎话。

第二部分是刑事诉讼法篇。刑事诉讼法的内容第二部分都包括了，如刑事案件从立案、侦查、起诉、审判到最后的执行都有哪些具体规定。如果刑事案件中出现冤案，会有个刑事赔偿的制度，怎么样去主张这份赔偿。如果遇到了刑事案件，看完第二部分，你至少知道这个案件会按什么步骤往下走。

第三部分是律师实务篇。我做律师几年，办了些刑事案件，本书提到的这几个案件也就是以我办的案件为依据，真实述说了实践中当事人常常遇到的事，帮助你了解的是刑事案件，而不是刑事法律。法律是死的，案件是活的。纸上谈兵总是容易的，但是律师更要注重实务，一个案件的分析与判断，最能体现律师的能力，律师水平的高低就在案件的分析判断上。也希望你能够通过这几个案件了解法官、检察官、律师的工作。看完第三部分，你会看到一个真实的律师，真实的法官，真实的检察官，而不是书上描写的那样，把法官、检察官或律师仅仅描绘成维护世界和平的使者。如果你想以后做律师，或者是现在就想请个律师，看完第三部分多少有点帮助。

司法实践常常涉及一些具体问题，会有针对性很强的司法解释，书中没有办法把这些司法解释写明，因为这些司法解释内容太多。本书附有一张光盘，光盘里的内容是现行刑事法律法规，如果你想知道法律对一个具体问题是怎么规定的，就可以看看光盘中的法规目录，有不少问题可以直接找到答案。

封底列出了一些问题，本书都一一给予了回答，只要你翻开这本书，就会找到答案。

本书的目标就是让你轻松了解刑事法律。你要是去律师事务所咨询，就算是向律师助理咨询一个法律问题，肯定要比买这本书贵。这本书还告诉你怎么找律师，还附有大量法律法规，单单这法律法规，就值这本书的钱。总之一句话，这本书很好很实用，值！

# 目次

## 第一部分 刑法

本部分说的是刑法，刑法的内容就是规定什么行为是犯罪，犯罪后会受到什么处罚，看完本部分内容，你将对一个行为到底是不是犯罪，一个犯罪行为应当怎样量刑有个大致了解。

### 第一章 犯罪 处罚——刑法 ■ 3

公司规定八点半上班，迟到了就扣钱。把公司放大到国家，迟到扣钱的制度就是法律。什么样的法律叫刑法呢？我国最早的刑法是什么时候出现的？刑法与其他法律的区别在哪里？刑法有哪些功能？刑法有什么基本原则？中国人在外国犯罪，回国后还要审判他吗？中国人在国外判刑后回国，刑法还对他处罚吗？对刑法生效以前的事按规定怎么处理？

### 第二章 测量犯罪的尺子——犯罪构成 ■ 19

什么行为算是犯罪？上公共汽车的时候，有个具体高度的横线作为标准来界定小孩子买不买票。一个人做了坏事，也有一个像公共汽车上的高度线一样的标准来认定他做的坏事是否构成犯罪，这个标准就是犯罪构成四要件，分别是犯罪客体、犯罪客观方面、犯罪主体与犯罪的主观方面。这四项内容又有什么具体规定呢？

### 第三章 能将犯罪进行到底吗——犯罪的停止形态 ■ 47

有一帮人很想把中央银行金库的内容剪切下来，粘贴到自己家后院，可杀出一孤胆英雄，以万夫不当之勇打乱了劫匪快速致富计划——这是好莱坞影片常见情节。没有完成犯罪任务的行为比起完成任务，社会危害要轻，根据罪责刑相一致原则，刑法上有专门的规定，这就是犯罪中止、犯罪预备、犯罪未遂，这些是如何认定，如何处罚的呢？

### 第四章 这场是团体表演——共同犯罪 ■ 61

有时候犯罪也有点技术在里面，一个人可能完成不了，根据专业分工的原则，有些技

术活也是越分越细,就有几个小偷在一起来个组合,有人配钥匙,有人站岗放哨,有人进屋翻箱倒柜。因为多人实施犯罪的危害性更大,所以刑法就有了共同犯罪这个概念。那么几个人当中谁是主犯?共同犯罪的停止形态如何规定?共同犯罪人有几种形式以及如何处罚呢?

## 第五章 数罪乎?一罪也——一罪与数罪

■ 73

有时一个或一种行为会涉及几个罪名,比如为了抢劫而准备枪支,涉及抢劫罪与买卖枪支罪;比如说多次用赌博作弊的方式骗人的钱财,判他个诈骗罪还是赌博罪,还是诈骗罪与赌博罪数罪并罚;又比如偷了辆小轿车又卖了,是不是涉及了盗窃罪与销赃罪两个罪名?本章就要讲述几种看似数罪却归为一罪的行为,以及区分一罪与数罪的标准。

## 第六章 撞死他,犯法吗——正当防卫

■ 82

有些行为看起来伤害了他人,但不是犯罪,这种情况最常见的是正当防卫与紧急避险。武汉发生一起案件,被抢劫的出租车司机追劫匪的过程中,因劫匪逃跑,司机开车将劫匪撞死。最后法院会认定司机的行为是正当防卫吗?构成正当防卫有哪些条件?防卫过当如何处罚?什么是特殊防卫?紧急避险有何规定?

## 第七章 从打屁股开始算起——刑罚制度

■ 93

犯罪就是干了坏到一定程度的坏事,刑罚就是干了这种坏事后要受到来自国家的处罚。我国刑罚的体系有哪些?对一个犯罪行为如何适用刑罚?什么是累犯?自首如何认定?自首与坦白的区别是什么?什么是立功?如何数罪并罚?怎样适用缓刑?减刑与假释如何规定?

## 第八章 能一跑了之吗——追诉时效

■ 124

打伤人,被判五年有期徒刑,在监狱里蹲了五年之后刑罚就结束了;打伤人,在外面躲了五年,是不是避一避风头就没事了?什么是时效?追诉时效从什么时间起算?追诉时效内又犯罪对前罪会有什么影响?都对行为立案侦查了,行为人再跑个十年八年,有意义吗?偷了别人的东西,逃之夭夭后非法所得受时效限制吗?

# 第二部分 刑事诉讼法

本部分要说的是刑事诉讼法,诉讼法就是程序法,办事步骤法,《刑法》这部实体法要与程序法相结合,才能完成对犯罪的惩罚。一个完整的公诉案件有五个步骤——立案、侦查、起诉、审判与执行,一个完整的自诉案件有三个步骤——立案、审判与执行,如果有

刑事错案,还会涉及赔偿,这都是本部分内容。

## 第九章 处罚犯罪的步骤——刑事诉讼法

■ 137

怎么把大象放到冰箱里? 第一步打开冰箱门,第二步放进大象,第三步关冰箱门。把大象换成犯罪人,把冰箱换成监狱,就成了怎么把犯罪人关进监狱,这基本就是刑事诉讼法的内容。那么它都有哪些具体步骤呢? 这些步骤是怎么规定的呢?

## 第十章 想看病,先挂号去——第一步,刑事立案

■ 147

把刑事案件称为一段旅途,立案肯定是这段旅途迈出的第一步。刑事案件有的要到公安机关去立案,有的要到检察院去立案,有的要直接到法院去立案,为什么有这么复杂的规定? 刑事案件第一审在哪一级法院审理? 如果公安机关对应该立案的刑事案件不立案怎么办? 在A市的B市人被C市人骗了一百万,在A市立案,还是在B市立案,还是在C市立案?

## 第十一章 找得很辛苦——第二步,侦查

■ 162

画家天天拿支笔涂来抹去,歌唱家天天拿着麦克风唱来唱去,刑事警察天天就是找来找去,找犯罪人和找证据是他们的基本工作。找犯罪人需要一定的手段,这就是侦查措施。侦查措施有哪些? 为了保证诉讼的正常进行,防止阻碍诉讼的行为,就要有一定的强制措施,强制措施有哪几种?

## 第十二章 天平的两端——第三步,起诉与辩护

■ 175

国家权力容易侵害个人权利。为了用法律来规范国家权力,就有了把控诉权与审判权分离的制度,以保证审判结果的公正。与控诉权相对应的是辩护权,这样就形成了控辩审三方制衡。由于专业分工,当事人对法律方面的事可能是个外行,让专业人士去代自己做事,这样就有刑事代理的制度,起诉、辩护与代理的具体规定有哪些?

## 第十三章 明辨是非之后下结论——第四步,审判

■ 189

你说我犯罪了,我说我没有,找一个公平的地方说理去吧! 这地方就是法院,由法院对争议作一个终局的判决。法院明辨是非并最终下结论的过程就是审判。如何保证审判的公正? 必须在程序上设立了一系列制度,这些制度规定了什么?

## 第十四章 围棋中的收官——第五步,执行

■ 208

有些民事案件,官司打到最后只有一份判决书,也就是一张法律白条,因为执行不了。刑事案件会不会也如此? 又是侦查又是起诉,辛辛苦苦忙活大半年,到了监狱却保



外就医了,执行的不好刑事案件也像民事案件一样把判决书变成法律白条,如何防止白条现象?都有哪些严格的制度来制约?

## 第十五章 大厦的配套工程——相关规定

■ 217

刑事案件里会有被害人受到侵害,被害人能将民事损失一起解决了吗?如果说审判员是被告人的哥哥,会不会影响公正审判?法官也有办错案的时候,错误的生效判决书怎么改正呢?如果把刑事诉讼的基本步骤比作大楼的框架,还要有一些相关规定类似于电梯之类的附属设施,这些相关规定都有哪些?

## 第十六章 国家错了,怎么办——刑事赔偿

■ 236

张三喝酒过后把李四打了,第二天酒醒后知道自己错了,拎着慰问品到李四家里看看,赔些钱把事了结。如果把张三放大到国家,把李四换成刑事案件被错判的人,这赔钱的事差不多就是刑事赔偿。具体到一起刑事赔偿案件,什么情况才能向国家要赔偿?赔偿多少?谁能提出赔偿?由谁来赔偿?赔偿的步骤怎么走?

# 第三部分 律师实务

书本上只会告诉你故意杀人罪理论上的犯罪构成,遇到实际案件,你的问题是这人有没有杀人,你怎么去证明他的罪过心态是过失而不是故意?法律是门实务性很强的专业,对法律的认识不能只停留在书本上,案件需要认识事实真相,还要会用证据证明事实真相。以下实际案例来自于我办的案件,告诉你刑事案件中律师的工作,法官的工作,找律师应有的心态等。如何处理律师与法官的关系?律师与法官的关系对案件都有哪些影响?

## 第十七章 正义的天平

——由刘永才故意杀人案谈检察官、法官与律师的正义观

■ 255

法院的徽章上经常出现天平的图案,法律让人很容易联想到公平、公正,这些都是人们对法院的期望,为什么对坏人不直接处罚,还要开庭审判,还要找个辩护人来替他们说话?律师为被告人辩护是在维护正义吗?法官在案件中应当扮演什么角色?律师的工作是法治进程中不可缺少的吗?

## 第十八章 天平的刀锋

——由张伟窝藏案谈法官的工作

■ 272

每年法院都有按再审程序改判无罪的案件,很多错案并不是贪赃枉法造成的,而是

法官业务水平和法院审判制度造成的。法官这种职业成天和法律打交道,他们在工作中怎么审理案件?他们审案件会不会犯错误呢?

## 第十九章 看医生与找律师

——由王大海故意伤害案谈律师的工作 ■ 294

请了律师还被判进去了,律师费白给了?律师说了半天被告人还是给判了,怎么看律师的工作呢?生了病就到医院去看医生吧,可医生能包治百病吗?看医生与找律师之间有联系吗?

## 第二十章 润滑油与汽油

——由何诚翰案谈律师与法官的关系 ■ 313

“关系”这词影响中国人的心理有几千年的历史,出门在外也要有个同乡会,都是老乡关系近点。律师和法官需要有什么关系啊?律师和法官的关系一定对案件有影响吗?如果律师和法官是铁哥们,能不能花点钱把事情摆平呢?

后记 怎样找个好律师 ■ 366

附录 光盘中所附现行刑事法律法规目录 ■ 374

## 第一部分

# 刑法

第一部分说的是刑法,刑法属于实体法,是解决什么行为是犯罪,认定一个行为是犯罪后怎么样进行处罚的规则。这里主要说了刑法总则里的内容。看完这一部分,你会知道以下问题的答案。

- 立法机关制订了很多法律,什么样的法律被称为刑法呢? 香港澳门的人犯罪,我国的刑法能管吗?
- 为什么仓库保管员偷了邻居的东西要被认定为盗窃罪,而偷了仓库的东西要被认定为贪污罪? 为什么要认定一行为是这个罪而不是另一个罪?
- 张三抢劫过程中自己放弃了犯罪行为,李四抢劫过程中被他人制止,王五抢劫过程中打伤事主后却发现被害人身上没有钱,同样都是没有抢劫到一分钱,为什么张三认定为犯罪中止,李四被认定为犯罪未遂,王五却是犯罪即遂,三个人的处罚怎么悬殊这么大?
- 几个人在一起犯罪就是共同犯罪吗? 是不是犯罪的时候不出面,就不是主犯?
- 是不是别人先出手打人,自己后动手的就可以认定为正当防卫?
- 如果用诈骗的手段开赌局,多次骗了人钱后是以诈骗罪定罪,还是以赌博罪定罪? 是应该定一个罪,还是要定两个罪?
- 法院对犯罪行为会怎么判决? 法院的判决书怎么执行?
- 如果犯罪后逃之夭夭,过了几年后是不是就没有事了?

这些问题都是第一部分要讲的内容。



# 第一章 犯罪 处罚

## ——刑法

一条小鱼游到大鱼面前问：“听说水对鱼很重要啊！可我怎么没有看到水呢？”

大鱼说：“你现在就在水里啊！你没有看到水是因为水在你的周围，天天在水里，你就感觉不到水的存在了。”

小时候读书，知道国外曾经有个著名的实验，叫两个半球实验，两个半球中的空气被抽走，半球每一边要用十几匹健壮的马用力拉才能把两个半球拉开，实验的目的是要证明我们的周围有一种物质叫空气，而且这种叫空气的东西对我们是有一定压力的，这种压力被称为大气压。我很长时间才能接受这个被人称为是科学的观点：我们是生活在大气压下。

有些东西是常识，常识可不是平平常常的知识，接受常识需要一个过程。您接受法治的观点也需要一个过程。因为法就在我们身边，就如同鱼儿在水里游来游去，可能就忘记水的存在；就像我们总在呼吸，反而容易忽视空气的重要一样。

天天能听到“法制社会”这个词，法治就是依法治理的意思，“法”当然就是法律。可能有人会说，法律离我有点远。至少刑法啊、犯罪啊什么的，离我有点远。其实法律离每一个人都不远，就像你呼吸的空气一样，只不过你没有意识到而已。

要去做一件事，最想知道做这件事的结果，刑法中规定的什么是犯罪就有预测功能。如果没有规定随便张贴大字报无中生有地攻击别人是犯了诽谤罪，可能会有很多人看着别人不顺眼就贴几张大字报来解解气（以前没有刑法的时候这事就常常发生），但是刑法对这种事定为犯罪后，就不会有人敢随便乱来了，这种规定了什么是犯罪的制度，指导着他人行为，使公民对自己行为有个预测，同时也在保护普通人的生活。

如果没有刑法惩治犯罪，可能路上很多人都会变成抢劫犯。刑法规定了



抢劫罪的刑罚，最高可判处死刑，至少大多数人怕死，都不敢去抢了，这种针对没有犯过罪的人，让他不敢犯罪的预防功能叫做一般预防。有几个胆大的去抢了，拿把刀跑到人家家里让人交钱，只抢到十块钱，入室抢劫的最低刑期是十年，被执行有期徒刑十年，出来后怎么也觉着不划算，一年才一块钱，还不如去打工挣钱多呢！刑罚这种针对受过刑罚处罚的人，让他不敢再犯罪的预防功能叫特殊预防。

法律每天都在保护社会的安定，可能是公民的人身、财产、名誉，或者是你还没有想到的一些东西。刑法既然和我们的联系如此紧密，就看看刑法啥模样吧。

## 法律与刑法

天天听到说要依法治国，可这“法”说的是什么呢？人类历史上有三大古老的学科：一是医学，解决人的病痛问题；二是神学，解决人的信仰问题；三是法学，解决人的冲突问题。法律就是解决冲突而公布于众的规则。

假如你是上班族，公司规定每天上午八点半到单位，一不小心睡过了点，八点四十分到公司，就迟到了十分钟，可能要挨罚。这每天八点半到公司就是公司制定的规则，必须遵守。要是把公司放大到国家，制定出的规则就有个特殊的名字，叫法律了。有些是权利性的，就像您上班有权拿工资一样，比如说法律规定你有选举权。有些是义务性的，就像不能迟到一样，比如说法律规定遵守交通规则。反正法律就是国家制定的一大堆规则吧。

不管是商鞅围绕着耕战制定的商鞅变法，还是美国为了民主制度而制定的宪法，古今中外，只要是法律，实质上就是一些要人们遵守的规则。有了这些规则，人们就尽可能地避免了冲突与混乱。

西方有一些民主思想，例如卢梭的《社会契约论》就按他的思路来解说了政府与人民的关系：最初人民与刚出现的政府之间有个契约，人民愿意放弃使用暴力，交给政府行使。这样，政府就成了暴力的垄断者，如果人民再使用暴力，就犯法了。政府要维护社会稳定，就制定了一些规则，规定了什么能做什么不能做，这种规则就称之为法律。法律也就是公民与国家之间订立的契约。这份契约里面规定了公民哪些事可以做，哪些事不能去做，这些契约就是一些规则。

有一类规则和别的规则不一样，区别就在于它规定了什么行为是犯罪以及对犯罪怎样处罚，犯罪是严重的危害社会的行为，对犯罪的处罚是最严厉的处罚，别的规则是没有犯罪这个概念的，更没有对犯罪的处罚，这类规定了什么是犯罪

并对犯罪如何处罚的规则就是刑法。

刑法与其他部门法比较起来，有自己的不同之处。一是刑法所保护的社会关系的范围更为广泛，部门法只能调整特定的社会关系。如婚姻法只能调整婚姻家庭方面的社会关系，不能调整知识产权方面的事。刑法是个例外，刑法不是调整某一类社会关系，而是调整整个社会领域的关系。二是刑法的强制性最为严厉。任何法律都具有强制性，如违章驾驶，要受到扣分罚款的处罚，严重的如酒后驾驶的，可能还会被拘留，但这些都不如刑罚处罚严厉。刑罚可以没收财产，剥夺自由，甚至于剥夺生命。

进入一座寺院，首先看到的是四大金刚，据说这四大金刚是佛法的四方守护神，刑法在法律里可以说扮演着四大金刚的角色，刑法可以说是其他法律的守护神，没有刑法，其他法律就没有强有力的保护。比如，婚姻法规定一夫一妻，如果没有刑法对重婚罪处罚，婚姻法的这种规定就没有保障。著作权法规定不能出版非法出版物，不能贩卖盗版书籍，如果违反规定，达到一定数额就是犯罪，这就要有刑法来保障知识产权。

## 刑法的历史

中国几千年的历史，改朝换代的事常常发生，汉朝以后，改朝换代后第一件事，可能就是搞个登基大典，给自己的朝代起个名，不能再用以前朝代的称号了，以前朝代的法律也不能再用，修订一个属于自己朝代的法律，也算是面子工程。登上皇位的帝王着急自己的位置是不是稳，要针对比较严重的危害社会的行为制定一套严厉的处罚措施，至于民事案件，反正都是老百姓自己的事，张三欠了李四的几两银子，李四与王五想“离个婚”什么的，爱怎么闹腾都是草民的事，掌权的不是太关心，这就形成了中国重刑法轻民法的特色，新朝代修订的这部法律，从内容看就是刑法，或者说是以刑法为主要内容。重刑法轻民法是中国法制史的特色，看看中国几千年来刑法的历史渊源吧。

在战国以前，法律被称为“刑”，既指对人处以刑罚，也可指国家法律。“刑起于兵”，兵不是士兵的意思，而是打仗的意思。

大禹的儿子启，想继承老爸禹的王位，有少数反对派不愿意，启发兵攻打，在打仗前，做了一次宣传动员大会，启说：“你们要听我的命令，我指到哪里你们就要打到哪里，听我的命令大大的有赏，如果不听我的命令，就别怪我不客气，我要用军法处罚违抗命令的人。”法律就是一种制度，启说的这些话符合法律特征，被认为是中国有文字记载的最早法律雏形。



春秋战国时期，魏国李悝著有《法经》，大约在公元前4世纪写完，此书已经失传，据说分为盗、贼、囚、捕、杂、具六篇。《法经》是以刑法为主要内容。其中“囚”、“捕”，可能是诉讼程序方面的内容，“具”是刑法总则方面的内容，“具其加减”。这种在法典中设置总则的立法技术，欧洲人在18世纪也没有做到，可见中国至少在立法技术上是相当超前的。

中国古代伟大的改革家商鞅，带着这本《法经》来到一心变法图强的秦国，以《法经》为立法基础，以“耕”、“战”作为国家基本政策，实施了商鞅变法，让秦国这个当时地处西北的老少边穷小国，中原大地上的发达地区不屑一顾的小地方，连少数民族都经常骚扰的小诸侯（“秦僻在雍州，不与中国诸侯之会盟，夷狄遇之。”见司马迁《史记》），最终统一了中国。《秦律》是中国，也是世界上第一部全面规范全体臣民的刑法典。

秦由于暴政，二世而亡，被汉替代。刘邦在起兵时虽有约法三章“杀人者死，伤人及盗者抵罪”，规定得很简单，但有后人考证说这是刘邦对自己军队士兵的约束，而不是对社会全体成员的规范。中国历史上有三个朝代基本是沿袭前朝制度，一是汉承秦制，二是唐承隋制，三是清承明制。汉朝基本上沿袭了秦的制度，在法律上逐渐融入儒家的“德主刑辅”的思想。

汉灭亡后，曹魏颁布了《新律》，开创了在建国初期制定法典的惯例，不再用前朝法律。《新律》共有十八篇，第一篇“刑名”，集中规定了定罪量刑的基本原则，相当于刑法总则，《新律》实施后，晋朝也颁布“新律”，始称“泰始律”，共二十篇，六百二十条，将《新律》的刑名改为刑名、法例两篇，集中规定《新律》的适用原则。同时还颁布了“晋令”，规定了政府各部门的活动规则，有点像现在的行政法规，相当详细，与“律”并行。之外还有“故事”三十卷，这里说的“故事”您可别把它当故事片看，它是记载政府部门的行政行为的惯例。晋朝为解决法律解释不统一而影响司法审判的问题，将张斐、杜预对《晋律》的解释赋予最高地位，相当于现在的最高人民法院司法解释，效力高于其他注解，被称为“张杜律”。

西晋以后，南北分裂，南方的东晋基本沿用“律”、“令”、“故事”。而北方法律改革很多，其中制定得最好的一部法律是《北齐律》，共九百四十九条，由十二篇组成，首篇“名律”，将晋律的刑名、法例合二为一，规定定罪量刑基本原则，从此以后中国历代法典第一篇都为“名例”。《北齐律》最具特色的是规定了重罪十条，也就是“十恶不赦”之罪。“十恶”主要是违反封建统治及伦理道德的大罪，这十种罪遇到大赦，也不得赦免，这就是“十恶不赦”的出处。



隋在建国之初，也想要制定个属于自己的法律，可《北齐律》实在很好很实用，几乎没有改的必要，基本就改了个名。因为是在隋朝开皇三年颁布，定为《开皇律》，十二篇，五百条。

后来的唐朝代替隋，唐承隋制，唐朝在《开皇律》的基础上制定《永徽律》，从隋朝的很快灭亡到唐朝用隋的制度兴盛，可见制度不是留着制定后给人看的，是要严格执行的，现在常常听到强调企业的执行力，一个好的制度制定下来，执行不到位，花架子一个，一点用没有。秦朝的制度由汉朝继承，隋朝的制度由唐朝继承后，都兴盛了几百年就是个例子。唐朝由于认识到司法解释的必要性，又制定“永徽律疏”，被后世合称为《唐律疏议》。唐律具有最高的代表性，为后世所沿用，后世修法，基本参照唐律为模式，直到明清。

新中国成立后就明令废除了国民党政府的《六法全书》，但由于特定的历史原因，法律虚无主义盛行，人治代替法治，直至1978年10月才开始修订刑法，1979年7月6日正式公布，主要是参考了当时苏联的刑法模式，不论是刑法，还是刑事诉讼法，直到现在都有苏联刑事法律的基因在里面。1980年2月1日实施中国第一部《刑法》。现行《刑法》自1997年10月1日起施行。

从《法经》一脉相承的法律历史可以看出，我国历史上的法律一直都是重刑轻民的，统治阶级最先考虑的是怎么才能把危及社会稳定的大事处理好。可以说中国几千年的法制史，内容多半是一部刑法史。

## 刑法的功能

到商店里去买台洗衣机是想让洗衣机来洗衣服，买台空调是想屋里凉快。这能洗衣服是洗衣机的功能，能制造凉风是空调的功能，人们很大程度上是从功能了解一个物品的，费时费力制定了一部刑法，刑法的功能是什么样的呢？具体说来，法学家眼里的刑法功能不完全一样，主要是看问题的角度不一样，有的法学家主要从惩罚的角度来看，有的法学家从保护人权的角度看。通常认为刑法有三种功能。

### （一）行为的规范功能

刑法就是规定了什么是犯罪和对犯罪处以什么样的刑罚的规则，因此就给人们提供了一种什么是犯罪的模式和对犯罪处罚的标准。刑法对法官来说是一种裁判规范，对普通人来说是一种行为规范。我不抢劫是因为我知道这种事是犯罪，抢了钱之后是要坐牢的，刑法在人们的生活中为人们避免犯罪、预防犯罪起到一种引导作用。刑法规范了人们的行为，通过确定什么样的行为是犯罪和对犯罪行