



刑法及司法解释理论与实务丛书
XINGFA JI SIFA JIESHI LILUN YU SHIWU CONGSHU

刑法及司法解释 办案手册

(上)

根据全国人大常委会刑法修正案和“两高”最新司法解释编写

主编·刘家琛

- 本书由司法界、学术界参与和熟悉刑法及其配套司法解释起草讨论的专家编写。
- 根据新刑法实施以来的司法实践和办案工作的最新要求，以刑法及其修正案、解释案、单行刑法为主干，结合“两高”配套司法解释，公安部、国家安全部、司法部的有关规定和其他法律法规中的附属刑法规范，对我国现行刑法制度作了全面、系统、详细的梳理和反映，为刑法及其配套规定的具体适用，提供了最新的办案手册工具书。
- 在相关法律规范的选取上，兼顾全面、系统、新颖和现行有效的原则，根据“两高”关于废止有关司法解释的决定，对全部刑事实体法律文件进行了筛选，删除了已被废止的刑事法律文件。遵循我国刑事法律制度的逻辑要求，力求完整、客观、准确地反映我国现行刑法规范和加入的有关国际公约、国际条约等。
- 本书以作者队伍的权威性、法律依据的现行有效性、司法实践的可操作性等诸多特色，可作为广大司法人员和律师、公民、法人的基本法律工具书。



刑法及司法解释理论与实务丛书
XINGFA JI SIFA JIESHI LILUN YU SHIWU CONGSHU

刑法及司法解释 办案手册

(上)

根据全国人大常委会刑法修正案和“两高”最新司法解释编写

主 编·刘家琛
副主编·徐兵役 林志杰

图书在版编目 (CIP) 数据

刑法及司法解释办案手册/刘家琛主编. -北京:人民法院出版社,
2009. 6

(刑法及司法解释理论与实务丛书)

根据全国人大常委会刑法修正案和“两高”最新司法解释编写
ISBN 978-7-80217-848-9

I. 刑… II. 刘… III. 刑法-法律解释-中国-手册
IV. D924. 05-62

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 069114 号

刑法及司法解释办案手册

主编 刘家琛

责任编辑 于新年 高林 刘璐 天球
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)67550579 (责任编辑)
67550516 (出版部) 67550558 67550559 (发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E - mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 1870 千字
印 张 67.25
版 次 2009 年 6 月第 1 版 2009 年 6 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-80217-848-9
定 价 160.00 元 (上、下)

版权所有 侵权必究

前 言

新中国第一部刑法典诞生于1979年7月1日，并于1980年1月1日起施行。1997年3月14日，第八届全国人民代表大会第五次会议修订通过了新的《中华人民共和国刑法》。它的修订施行对于进一步实行依法治国，建设社会主义法制国家，具有十分重要的意义。

新的刑法公布施行以来，全国人民代表大会常务委员会于1998年12月29日通过了《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》、1999年10月30日通过了《关于取缔邪教组织、防范和惩治邪教活动的决定》、2000年12月28日通过了《关于维护互联网安全的决定》、1999年12月25日通过了《中华人民共和国刑法修正案》、2001年8月31日通过了《中华人民共和国刑法修正案（二）》、2001年12月29日通过了《中华人民共和国刑法修正案（三）》、2002年12月28日通过了《中华人民共和国刑法修正案（四）》、2005年2月28日通过了《中华人民共和国刑法修正案（五）》、2006年6月29日通过了《中华人民共和国刑法修正案（六）》、2009年2月28日通过了《中华人民共和国刑法修正案（七）》、2000年4月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第九十三条第二款的解释》、2001年8月31日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第二百二十八条、第三百四十二条、第四百一十条的解释》、2002年4月28日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第二百九十四条第一款的解释》、2002年8月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第三百一十三条

的解释》、2002年12月28日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第九章渎职罪主体适用问题的解释》、2004年12月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉有关信用卡规定的解释》、2005年12月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉有关文物的规定适用于具有科学价值的古脊椎动物化石、古人类化石的解释》以及《关于〈中华人民共和国刑法〉有关出口退税、抵扣税款的其他发票规定的解释》。最高人民法院、最高人民检察院为实施新刑法也发布了几十个新的司法解释；公安部、国家安全部、司法部等有关部门发布了大量的涉及刑法实施的规范性文件；全国人民代表大会及其常务委员会、国务院通过了众多的法律、行政法规，丰富了特别刑法的内容。

为了准确理解刑法及其相关规定的原意和相互关系，并在司法实践中正确适用，最高人民法院和实务界、理论界的有关同志共同编写了《刑法及司法解释办案手册》一书。

本书系《刑法及司法解释理论与实务丛书》之一。本书以刑法及其修正案、解释案、单行刑法和配套司法解释为主干，结合刑法的具体适用和刑事办案工作的需要，对刑法规范作了全面系统的梳理。同时，结合最高人民法院、最高人民检察院关于废止有关司法解释的决定对全书所选文件进行了筛选，删去了已被废止的规范性文件。其全面、系统、客观地表述了我国现行刑事法律规范，系我国当今关于刑法及司法解释的最新办案手册类工具书。希望本书能以其全面系统、现行有效、内容新颖，方便适用诸多特色成为广大读者学习适用刑事法律规范的基本工具书之一。

编写此类书籍材料纷繁，难度较大，书中如有不当之处，请读者指正。

作者谨识

二〇〇九年六月

总 目 录

上编 刑法及刑法修正案	(1)
第一章 综 合	(3)
第二章 全国人大常委会决定	(112)
第三章 立法解释	(118)
中编 刑法总则	(127)
第四章 刑法适用范围	(129)
第五章 犯 罪	(142)
第一节 罪名规定	(142)
第二节 单位犯罪	(183)
第三节 共同犯罪	(192)
第四节 刑事责任年龄与刑事责任能力	(206)
第六章 刑 罚	(257)
第七章 刑罚的具体适用	(343)
第八章 其他规定	(426)
下编 刑法分则	(451)
第九章 危害国家安全罪	(453)
第十章 危害公共安全罪	(482)
第十一章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(621)
第一节 生产、销售伪劣商品罪	(621)
第二节 走私罪	(699)

第三节	妨害公司、企业的管理秩序罪·····	(754)
第四节	破坏金融管理秩序罪·····	(860)
第五节	金融诈骗罪·····	(1015)
第六节	危害税收征管罪·····	(1079)
第七节	侵犯知识产权罪·····	(1143)
第八节	扰乱市场秩序罪·····	(1213)
第十二章	侵犯公民人身权利、民主权利罪·····	(1270)
第十三章	侵犯财产罪·····	(1334)
第十四章	妨害社会管理秩序罪·····	(1380)
第一节	扰乱公共秩序罪·····	(1380)
第二节	妨害司法罪·····	(1438)
第三节	妨害国(边)境管理罪·····	(1547)
第四节	妨害文物管理罪·····	(1566)
第五节	危害公共卫生罪·····	(1611)
第六节	破坏环境资源保护罪·····	(1678)
第七节	走私、贩卖、运输、制造毒品罪·····	(1741)
第八节	组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪·····	(1823)
第九节	制造、贩卖、传播淫秽物品罪·····	(1832)
第十五章	危害国防利益罪·····	(1848)
第十六章	贪污贿赂罪·····	(1879)
第十七章	渎 职 罪·····	(1969)
第十八章	军人违反职责罪·····	(2033)
附编	国际公约·····	(2047)
后 记	·····	(2099)

目 录 (上)

上 编 综 合

第一章 刑法及刑法修正案

中华人民共和国刑法·····	(3)
中华人民共和国刑法修正案·····	(92)
中华人民共和国刑法修正案(二)·····	(95)
中华人民共和国刑法修正案(三)·····	(96)
中华人民共和国刑法修正案(四)·····	(98)
中华人民共和国刑法修正案(五)·····	(100)
中华人民共和国刑法修正案(六)·····	(102)
中华人民共和国刑法修正案(七)·····	(107)

第二章 全国人大常委会决定

全国人民代表大会常务委员会关于惩治骗购外汇、逃汇和 非法买卖外汇犯罪的决定·····	(112)
全国人民代表大会常务委员会关于取缔邪教组织、防范和 惩治邪教活动的决定·····	(114)
全国人民代表大会常务委员会关于维护互联网安全的决定	

..... (115)

第三章 立法解释

- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
第九十三条第二款的解释..... (118)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
第二百二十八条、第三百四十二条、第四百一十条的
解释..... (119)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
第三百八十四条第一款的解释..... (120)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
第二百九十四条第一款的解释..... (120)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
第三百一十三条的解释..... (121)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
第九章渎职罪主体适用问题的解释..... (122)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
有关信用卡规定的解释..... (123)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
有关文物的规定适用于具有科学价值的古脊椎动物化石、
古人类化石的解释..... (124)
- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》
有关出口退税、抵扣税款的其他发票规定的解释 (124)
- 附：全国人大常委会法工委答复意见..... (125)
- 全国人民代表大会常务委员会法制工作委员会关于
对“隐匿、销毁会计凭证、会计账簿、财务会计
报告构成犯罪的主体范围”问题的答复意见..... (125)
- 全国人民代表大会常务委员会法制工作委员会关于

已满十四周岁不满十六周岁的人承担刑事责任范围问题的答复意见·····	(126)
------------------------------------	-------

中编 刑法总则

第四章 刑法适用范围

最高人民法院关于认真学习宣传贯彻修订的《中华人民共和国刑法》的通知·····	(129)
最高人民法院关于依法不再核准类推案件的通知·····	(131)
最高人民法院关于适用刑法时间效力规定若干问题的解释·····	(132)
最高人民法院关于检察工作中具体适用修订刑法第十二条若干问题的通知·····	(133)
最高人民法院关于适用刑法第十二条几个问题的解释·····	(134)
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应如何具体适用刑法问题的批复·····	(135)
最高人民法院、最高人民检察院关于适用刑事司法解释时间效力问题的规定·····	(136)
最高人民法院关于在裁判文书中如何引用刑法修正案的批复·····	(137)
全国人民代表大会常务委员会关于对中华人民共和国缔结或者参加的国际条约所规定的罪行行使刑事管辖权的决定·····	(138)
国务院关于提请作出《中华人民共和国对于缔结或者参加的国际条约所规定的罪行行使刑事管辖权的规定》的议案·····	(138)
公安部关于我国公民在国外犯罪经外国审判后回国如何依	

法处理问题的批复·····	(141)
---------------	-------

第五章 犯 罪

第一节 罪名规定

最高人民法院关于执行《中华人民共和国刑法》确定罪名的规定·····	(142)
最高人民检察院关于印发《最高人民法院关于适用刑法分则规定的犯罪的罪名的意见》的通知·····	(159)
附：最高人民检察院关于适用刑法分则规定的犯罪的罪名的意见·····	(160)
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》确定罪名的补充规定·····	(177)
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》确定罪名的补充规定（二）·····	(179)
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》确定罪名的补充规定（三）·····	(180)

第二节 单位犯罪

中华人民共和国刑法（节录）·····	(183)
最高人民法院关于在审理经济纠纷案件中涉及经济犯罪嫌疑若干问题的规定·····	(183)
最高人民法院关于执行《中华人民共和国刑事诉讼法》若干问题的解释（节录）·····	(186)
最高人民法院关于审理单位犯罪案件具体应用法律有关问题的解释·····	(188)
最高人民法院关于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是否区分主犯、从犯问题的 批复.....	(189)
最高人民检察院关于涉嫌犯罪单位被撤销、注销、吊销营 业执照或者宣告破产的应如何进行追诉问题的批复.....	(189)
全国法院审理金融犯罪案件工作座谈会纪要 (节录)	(190)

第三节 共同犯罪

中华人民共和国刑法 (节录)	(192)
最高人民法院、最高人民检察院、公安部关于如何处理有 同案犯在逃的共同犯罪案件的通知.....	(193)
最高人民法院关于麻风病患者犯罪是否负刑事责任问题的 复函.....	(194)
最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、 司法部关于人民警察执行职务中实行正当防卫的具体 规定.....	(195)
最高人民法院关于人民法院审判严重刑事犯罪案件中具体 应用法律的若干问题的答复 (节录)	(196)
最高人民法院、最高人民检察院、公安部印发《关于当前 办理集团犯罪案件中具体应用法律的若干问题的解答》 的通知.....	(197)
附：最高人民法院、最高人民检察院、公安部关于当前 办理集团犯罪案件中具体应用法律的若干问题的解 答.....	(198)
最高人民法院关于人民法院审判严重刑事犯罪案件中具体 应用法律的若干问题的答复 (三) (节录)	(201)
公安部、最高人民法院、最高人民检察院、司法部关于办 理流窜犯罪案件中一些问题的意见的通知.....	(201)
最高人民法院关于审理贪污、职务侵占案件如何认定共同	

犯罪几个问题的解释·····	(204)
最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家烟草专卖局关于办理假冒伪劣烟草制品等刑事案件适用法律问题座谈会纪要(节录)·····	(205)

第四节 刑事责任年龄与刑事责任能力

中华人民共和国刑法(节录)·····	(206)
中华人民共和国未成年人保护法(节录)·····	(208)
全国人民代表大会常务委员会关于司法鉴定管理问题的决定·····	(209)
全国人民代表大会常务委员会法制工作委员会关于已满十四周岁不满十六周岁的人承担刑事责任范围问题的答复意见(见本书第三章)·····	(212)
最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部、卫生部关于精神疾病司法鉴定暂行规定·····	(213)
最高人民法院关于已满十四岁不满十六岁的人过失致人重伤是否应负刑事责任的批复·····	(218)
最高人民法院研究室关于已满十四岁不满十六岁的人所犯罪行特别严重能否判处无期徒刑问题的答复·····	(219)
最高人民法院研究室关于如何认定被告人犯罪时年龄问题的答复·····	(219)
最高人民法院关于已满十四岁不满十六岁的人犯走私、贩卖、运输、制造毒品罪应当如何适用法律问题的批复·····	(220)
最高人民法院关于办理未成年人刑事案件适用法律的若干问题的解释·····	(221)
最高人民法院关于印发《全国法院维护农村稳定刑事审判工作座谈会纪要》的通知·····	(225)
最高人民法院关于审理未成年人刑事案件的若干规定·····	(234)

最高人民检察院关于已满十四周岁不满十六周岁的人承担 刑事责任范围问题的复函·····	(241)
最高人民检察院关于相对刑事责任年龄的人承担刑事责任 范围有关问题的答复·····	(241)
最高人民法院关于审理未成年人刑事案件具体应用法律若 干问题的解释·····	(242)
人民检察院办理未成年人刑事案件的规定·····	(246)

第六章 刑 罚

中华人民共和国刑法 (节录) ·····	(257)
最高人民法院关于行政拘留日期应否折抵刑期等问题的 批复·····	(261)
最高人民法院关于流窜盗窃犯屡拘屡逃其屡次被拘留的 时间是否可以折抵刑期问题的批复·····	(262)
附:安徽省高级人民法院关于流窜盗窃犯屡拘屡逃其 屡次被拘留的时间是否可以折抵刑期的请示·····	(263)
最高人民法院关于罪犯在公安机关收容审查期间可否折 抵刑期的批复·····	(264)
最高人民法院关于罪犯被捕前在看守所隔离审查日期可 否折抵刑期的批复·····	(264)
最高人民法院关于保外候审期间可否折抵刑期的批复·····	(265)
最高人民法院关于罪犯在公安机关收容审查期间折抵刑 期两个具体问题的批复·····	(265)
最高人民法院关于劳动教养日期可否折抵刑期问题的批 复·····	(266)
最高人民法院关于罪犯在判刑前被公安机关收容审查行 政拘留的日期仍应折抵刑期的复函·····	(267)
最高人民法院关于人民法院审判严重刑事犯罪案件中具	

体应用法律的若干问题的答复（节录）	（268）
最高人民法院关于人民法院审判严重刑事犯罪案件中具 体应用法律的若干问题的答复（二）（节录）	（270）
全国人大常委会法制工作委员会、最高人民法院、最高 人民检察院、公安部、司法部、民政部关于正在服刑 的罪犯和被羁押的人的选举权问题的联合通知	（272）
最高人民法院关于依法监视居住期间可否折抵刑期问题 的批复	（274）
最高人民法院、最高人民检察院、公安部、劳动人事部 关于被判处管制、剥夺政治权利和宣告缓刑、假释的 罪犯分子能否外出经商等问题的通知	（275）
最高人民法院关于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问题的批复	（276）
最高人民法院关于海关扣留走私罪嫌疑人的时间可否折 抵刑期的批复	（277）
最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部关于 依法加强对管制、剥夺政治权利、缓刑、假释和暂予 监外执行罪犯监督考察工作的通知	（278）
最高人民法院研究室关于因同一犯罪事实两次被收容审 查应如何折抵刑期问题的答复	（281）
最高人民法院研究室关于监外执行的罪犯重新犯罪的时 间是否计入服刑期问题的答复	（282）
最高人民法院关于如何确定刑满释放日期的批复	（283）
最高人民检察院关于被判处管制、剥夺政治权利和宣告 缓刑、假释的犯罪分子能否担任中外合资、合作经营 企业领导职务问题的答复	（283）
最高人民法院研究室关于死缓犯执行期起算问题的答复	（284）

最高人民法院研究室关于罪犯在死刑缓期执行期间因有漏罪被判决后仍决定死刑缓期执行的是否需要重新核准死缓期间从何时起计算问题的答复·····	(285)
最高人民法院研究室关于有期徒刑罪犯减刑后又改判应如何确定执行刑期问题的答复·····	(286)
公安机关对被管制、剥夺政治权利、缓刑、假释、保外就医罪犯的监督管理规定 (节录) ·····	(286)
最高人民法院关于收容审查决定经行政判决撤销后, 被收审人又因同一事实被判刑原收审日期应否折抵刑期问题的答复·····	(288)
最高人民法院研究室关于原判有期徒刑的罪犯被裁定减刑后又经再审改判为无期徒刑应如何确定执行刑期问题的答复·····	(289)
最高人民法院关于取保候审、监视居住期间是否折抵刑期问题的答复·····	(290)
最高人民法院关于对故意伤害、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问题的批复·····	(290)
最高人民法院关于对怀孕妇女在羁押期间自然流产审判时是否可以适用死刑问题的批复·····	(291)
最高人民法院关于被盗机动车辆肇事后由谁承担损害赔偿赔偿责任问题的批复·····	(292)
最高人民法院关于审理刑事附带民事诉讼案件有关问题的批复·····	(292)
最高人民法院关于刑事附带民事诉讼范围问题的规定·····	(293)
最高人民法院关于适用财产刑若干问题的规定·····	(294)
最高人民法院关于撤销缓刑时罪犯在宣告缓刑前羁押的时间能否折抵刑期问题的批复·····	(296)
最高人民法院关于人民法院是否受理刑事案件被害人提起精神损害赔偿民事诉讼问题的批复·····	(296)

最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律若干问题的解释·····	(297)
最高人民法院关于进一步做好死刑第二审案件开庭审理工作的通知·····	(305)
最高人民法院、最高人民检察院关于死刑第二审案件开庭审理若干问题的规定(试行)·····	(306)
最高人民法院关于统一行使死刑案件核准权有关问题的决定·····	(311)
最高人民法院关于复核死刑案件若干问题的规定·····	(313)
最高人民法院、司法部关于充分保障律师依法履行辩护·····	(315)
最高人民法院关于适用停止执行死刑程序有关问题的规定·····	(318)
中华人民共和国监狱法·····	(319)
外国籍罪犯会见通讯规定·····	(330)
监狱教育工作规定·····	(334)

第七章 刑罚的具体适用

中华人民共和国刑法(节录)·····	(343)
最高人民法院关于缓刑考验期内表现好的罪犯可否缩减其缓刑考验期限的批复·····	(348)
最高人民法院关于人民法院审判严重刑事犯罪案件中具体应用法律的若干问题的答复(三)(节录)·····	(349)
最高人民法院关于自侦案件赃款赃物如何处理问题的答复·····	(350)
最高人民法院关于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问题的批复·····	(351)
最高人民法院关于对数罪中有判处无期徒刑以上刑罚的	