



定罪与量刑丛书

丛书主编：鲜铁可

盗窃罪

定罪与量刑

(修订版)

王礼仁 编著



人民法院出版社

定罪与量刑丛书

丛书主编 鲜铁可

盗窃罪的定罪与量刑

(修订版)

王礼仁 编著

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

盗窃罪的定罪与量刑/王礼仁编著. —2版(修订本),
北京:人民法院出版社,2008.2
(定罪与量刑丛书)
ISBN 978-7-80056-676-9

I. 盗… II. 王… III. ①盗窃-刑事犯罪-定罪-研究-
中国②盗窃-刑事犯罪-量刑-研究-中国 IV. D924.354

中国版本图书馆CIP数据核字(2008)第001648号

盗窃罪的定罪与量刑(修订版)

王礼仁 编著

责任编辑 范春雪 蔡功文
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) 85250525(责任编辑) 85250516(出版部)
85250558 85250559(发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定市恒艺印务公司
经 销 新华书店

开 本 890×1240毫米 A5
字 数 400千字
印 张 15.25
版 次 2008年2月第2版 2008年2月第2次印刷
书 号 ISBN 978-7-80056-676-9
定 价 30.00元

版权所有 侵权必究

丛书主编简介

鲜铁可，男，1963年生，湖北天门人，最高人民检察院刑事申诉检察厅副厅长，法学博士，副研究员。1992年、1995年分别毕业于四川大学法律系和武汉大学法学院。主要著作：《新刑法中的危险犯》（个人专著）、《刑法新罪名通论》（主编）、《中华人民共和国刑法罪名适用图》（第一作者）、《国家工作人员经济犯罪定罪量刑研究》（主编）、《新刑法罪案与审判实务精解》（上、中、下）（副主编）等著作20余部；主编《定罪与量刑丛书》和《定罪与量刑案例评析丛书》共计四十五本。在《中国法学》等杂志发表《格拉马蒂卡及其社会防卫原理》及《论妨害公务罪》等论文90余篇。

《定罪与量刑》(修订版)丛书顾问与编写人员

顾问:

高铭喧:中国刑法学研究会名誉总干事,中国人民大学法学院刑法学教授,博士生导师

马克昌:中国刑法学研究会名誉总干事,武汉大学法学院教授,博士生导师

编委会主任:

熊选国:最高人民法院副院长、教授、法学博士

丛书主编:

鲜铁可:最高人民检察院申诉厅副厅长,法学博士

编委:(按姓氏笔画为序)

王 晨:湖北省高级人民法院副院长,法学博士

王礼仁:湖北省宜昌市中级人民法院法官,三峡大学政法学院兼职教授

王秀梅:北京师范大学刑事法学研究院教授,法学博士

叶高峰:郑州大学法学院教授,硕士生导师

史卫忠:最高人民检察院公诉厅处长,法学博士

刘德权:人民法院出版社副总编

刘 芳:最高人民检察院检察理论研究所信息部副部长,法学硕士,副研究员

刘艳红:武汉大学法学院教授,博士生导师,法学博士

但 伟:最高人民检察院理论研究所编辑部主任,法学博士,博士后

杨亚平：人民法院出版社副社长

周玉华：中国人寿保险股份有限公司，法学博士

陈正云：最高人民检察院职务犯罪预防厅副厅长，法学博士

范春雪：人民法院出版社编辑

苗有水：最高人民法院立案庭审判长，法学博士

单 民：最高人民检察院国家检察官学院副院长，教授，法学博士

赵廷光：武汉大学法学院教授，博士生导师

赵志华：中国政法大学讲师，法学博士

郭义庚：湖北省潜江市人民检察院检察长

张绍谦：上海交大法学院教授，法学博士

张国轩：江西省人民检察院副检察长，法学博士

莫开勤：中国人民公安大学教授，法学博士

徐汉民：湖北省人民检察院常务副检察长，法学博士

黄 芳：中国社会科学院法学所教授，法学博士

韩耀元：最高人民检察院研究室副厅级检察员，处长，法学博士

蔺 剑：海关总署缉私局，法学硕士

熊选国：最高人民法院副院长，教授，法学博士

鲜铁可：最高人民检察院申诉厅副厅长，法学博士

组织策划：范春雪

前 言

刑法实施以来,给我国刑法理论界和司法实务部门都提出了许多新问题。这些问题集中反映在定罪与量刑两方面。因为定罪与量刑是国家司法机关对犯罪嫌疑人认定罪与非罪、此罪与彼罪以及适用刑罚的活动,它是整个刑事司法活动所要解决的两个根本问题,在惩罚犯罪、保护人民,保障改革开放,构建社会主义和谐社会方面起着举足轻重的作用。认真研究刑法立法本意及法律适用问题,提高刑事司法人员的素质,做到定罪准确、量刑恰当,是提高办案质量的根本保证,也是刑法理论界一项义不容辞的重要任务。

基于上述考虑,并从理论与司法实务相结合的原则出发,人民法院出版社邀请北京大学、中国人民大学、武汉大学、最高人民法院、最高人民检察院、公安部等单位的教授、博士,共同编写一套《定罪与量刑》丛书(共三十三本),力图奉献给读者一套全面、系统、详细、有一定深度且实用性突出的大型刑法实务研究丛书。这三十三本书的书名是:

1. 危害公共安全犯罪的定罪与量刑
2. 生产销售伪劣产品犯罪的定罪与量刑
3. 走私犯罪的定罪与量刑
4. 金融犯罪的定罪与量刑

5. 妨害税收犯罪的定罪与量刑
6. 商业犯罪的定罪与量刑
7. 杀人犯罪的定罪与量刑
8. 盗窃罪的定罪与量刑
9. 诈骗犯罪的定罪与量刑
10. 计算机犯罪的定罪与量刑
11. 妨害司法犯罪的定罪与量刑
12. 破坏环境资源保护罪的定罪与量刑
13. 毒品犯罪的定罪与量刑
14. 经济性职务犯罪的定罪与量刑
15. 渎职犯罪的定罪与量刑
16. 证券犯罪的定罪与量刑
17. 受贿罪的定罪与量刑
18. 性犯罪的定罪与量刑
19. 抢劫罪的定罪与量刑
20. 贪污罪的定罪与量刑
21. 挪用公款罪的定罪与量刑
22. 伪造、变造犯罪的定罪与量刑
23. 妨害对公司、企业的管理秩序罪的定罪与量刑
24. 侵犯知识产权犯罪的定罪与量刑
25. 伤害犯罪的定罪与量刑
26. 侵占犯罪的定罪与量刑
27. 妨害海关监管犯罪的定罪与量刑
28. 扰乱市场秩序犯罪的定罪与量刑
29. 枪支、弹药、爆炸物、危险物品犯罪的定罪与
量刑
30. 共同犯罪的定罪与量刑

31. 未成年人犯罪的定罪与量刑
32. 单位犯罪的定罪与量刑
33. 重大责任事故罪的定罪与量刑

该《丛书》力图体现以下三大特点：（1）深入细致。每本书对各自范围内的每种犯罪，均全面系统地论述其概念、构成、界限、认定、形态、量刑等问题。对各种罪的论述，一方面要细致地研究其定罪与量刑的各种问题；另一方面强调一定的深度，避免泛泛而谈。（2）突出实用。《丛书》所研究论述的应是实实在在的司法实务操作中存在或会遇到的实际问题，而不应是纯粹的理论问题或偏重于理论的问题。因而在准确把握实务问题的基础上，要侧重于充分地运用案例进行研究和分析。（3）突出重点。《丛书》选定的33种犯罪都是司法实务中常见多发性犯罪，对每一种犯罪的重点疑难问题都要以较大篇幅作深入细致的研究，对其他问题只作一般性介绍。

《丛书》的编著得到了刑法理论界和各有关司法机关的大力支持，有幸聘请到高铭暄教授（中国人民大学法学院教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会名誉总干事）、马克昌教授（武汉大学法学院教授、博士生导师，中国法学会刑法学研究会名誉总干事）担任学术顾问。在《丛书》作者的选择与安排上，兼顾了理论与实务两个方面。一方面，作者大多为法学博士、教授，是最高人民法院、最高人民检察院、公安部等司法领导机构中具有丰富实践经验和较高理论素养的专家；另一方面，在《丛书》的内容安排与形式上，也体现了

灵活性，主要采取独著形式，少量的是二、三人合著或主编制。

本《丛书》设立编委会。编委会主任是熊选国博士（最高人民法院副院长）。编委会的成员由各本书的主要作者组成。

这套丛书先由我和出版社的编辑共同确定编写计划和选题，并同时确定各本书的主要作者和编委会。在出版社领导主持下，召开编委会大会，讨论《丛书》的编写要求和写作规范。然后，由作者提出书面的编写大纲与内容构想，交给编委会审查。作者撰写完书稿后，由我和出版社领导、编辑共同审定。主要审定每本书的体例、技术规范 and 主要观点。力争在尽量保留每本书的特色基础上，使整套丛书的体例、风格一致。

由于人民法院出版社诸位领导的魄力、胆识和范春雪等编辑人员卓有成效的辛勤劳动，使本套《丛书》得以顺利出版，并使已出版的多数书得到3-4次的重印，这次又正值“两高”关于执行《中华人民共和国刑法》确定罪名的补充规定（三）颁布之机进行修订再版，在这里对他们表示诚挚的谢意！

由于司法实践经验积累还很不够，刑法的理论研究也不成熟，加之作者水平所限，《丛书》中不免有所疏漏和不当之处，敬祈专家和读者批评指正。

鲜铁可

2007年11月

《定罪与量刑丛书》修订说明

《定罪与量刑丛书》从1999年开始出版以来，已经先后出版了33本，其中多本经过三到四次的重印，深受读者的欢迎。考虑到近年来全国人大常委会通过了六个刑法修正案，最高人民法院、最高人民检察院颁布了多个司法解释，有的罪名发生了变化，还有不少新罪名应运而生。司法实践也积累了许多经验。本套《丛书》的编委会和人民法院出版社有关领导商议，决定对《丛书》进行全面、系统地修订，以使本《丛书》常读常新、与时俱进。

为了保证《丛书》修订的水平，本次修订坚持了以下原则：

一、精选修订的罪名。我们优先选择多发常见、问题复杂的罪名进行修订，增强了修订后《丛书》的针对性和可读性。

二、修订的内容突出实践性。我们围绕法律和司法解释的修改而作相应的修改，并且增加了许多已经生效的判例。

三、修订的内容突出前沿性。根据刑法理论研究的

最新成果作了必要的补充，提高了《丛书》的学术层次。

四、修订的幅度大。根据司法实践的需要，我们做了适当的调整和扩充，每本书增加、减少或者观点修正的内容达到该书内容的三分之一以上。

希望本《丛书》修订后，能够使其初版的内容更加充实、观点更加准确、实务性更强。但是，限于修订的时间较紧，加之作者水平所限，本次修订肯定还存在许多遗憾，本《丛书》的不足之处，欢迎各界有识之士批评指正。

《定罪与量刑丛书》主编 鲜铁可

2007年12月1日

目 录

第一章 盗窃罪的起源与发展	(1)
第一节 盗窃的起源与发展	(1)
第二节 奴隶社会和封建社会的盗窃罪	(3)
一、奴隶社会的盗窃罪	(3)
二、封建社会的盗窃罪	(3)
第三节 半殖民地半封建社会的盗窃罪	(19)
一、晚清时期关于盗窃罪的规定	(19)
二、北洋军阀时期关于盗窃罪的规定	(19)
三、国民党统治时期关于盗窃罪的规定	(20)
第四节 历代盗窃罪的共同规律和特点	(20)
第五节 中华人民共和国关于盗窃罪的立法沿革	(21)
一、关于盗窃的称谓	(21)
二、关于盗窃内容	(22)
第二章 盗窃罪的特点与危害	(23)
第一节 盗窃犯罪的特点	(23)
一、盗窃犯罪案件数量多	(23)
二、盗窃价值数额增大	(27)
三、盗窃犯罪的目标或对象发生巨大变化	(28)

四、犯罪手段不断变化	(39)
五、盗窃犯罪主体发生变化	(43)
第二节 盗窃犯罪的危害	(48)
一、造成巨大的直接财产损失	(48)
二、造成不可估量的间接经济损失	(48)
三、容易引发暴力犯罪案件,造成人身伤亡	(49)
四、严重扰乱社会治安秩序,危害人们 正常的生产、生活秩序	(50)
第三章 盗窃罪的构成	(51)
第一节 盗窃罪主体的认定	(53)
一、盗窃罪主体刑事责任年龄的认定	(53)
二、盗窃罪主体刑事责任能力的认定	(55)
第二节 盗窃罪主观要件的认定	(57)
一、盗窃罪的主观罪过形式是直接故意	(58)
二、盗窃罪在主观上具有非法占有或牟利目的	(59)
三、盗窃罪在主观上还应以非法占有数额 较大财物为目的	(61)
四、盗窃对象认识错误的定罪问题	(64)
第三节 盗窃罪客体的认定	(66)
一、理论上关于盗窃罪客体的几种主张	(66)
二、盗窃罪客体的具体认定	(68)
第四节 盗窃罪客观要件的认定	(72)
一、窃取行为的概念	(73)
二、窃取行为的特征	(75)
第四章 盗窃罪犯罪对象的认定	(77)
第一节 盗窃罪对象应有属性之理论探讨	(77)
一、盗窃罪对象——财物的含义	(77)
二、理论上关于盗窃罪对象应有属性之争议	(78)

三、盗窃罪对象应有属性之界定	(84)
第二节 财物的经济属性与盗窃对象的认定	(85)
一、财物经济属性的界定	(85)
二、财物经济属性的司法认定	(87)
第三节 财物的物理属性与盗窃对象的认定	(110)
一、财物的物理属性概述	(110)
二、盗窃对象中动产与不动产的认定	(113)
三、盗窃对象中有形财产与无形财产的认定	(121)
第四节 财物的法律属性与盗窃对象的认定	(137)
一、财物的所有权与盗窃对象	(137)
二、非法持有物及违禁品与盗窃对象	(141)
三、不构成盗窃对象的几种情况	(145)
第五章 盗窃预备、未遂、既遂和	
中止的认定	(148)
第一节 盗窃预备与未遂的划分	(148)
一、划分盗窃预备与未遂的理论标准	(148)
二、盗窃预备与未遂的司法认定	(153)
第二节 盗窃未遂与既遂的划分	(155)
一、认定盗窃未遂与既遂的一般标准	(155)
二、各种盗窃既遂与未遂的认定	(160)
第三节 盗窃中止的认定	(165)
一、盗窃不能与盗窃中止的问题	(166)
二、认识错误的未遂与犯罪中止	(166)
三、盗窃未被发现而主动归还财物，是盗窃 既遂，还是中止	(166)
第四节 盗窃预备、未遂、中止罪与非罪的认定	(167)
一、盗窃未遂罪与非罪的认定	(167)
二、盗窃预备罪与非罪的认定	(175)
三、盗窃中止罪与非罪的认定	(175)

四、对盗窃预备、未遂、中止定罪处罚时 应注意的问题	(176)
第五节 盗窃部分未遂的认定与处理	(176)
一、盗窃罪中部分未遂罪与非罪的认定	(176)
二、正确处理盗窃未遂额与定罪量刑的关系	(178)
第六章 共同盗窃犯罪的认定	(180)
第一节 共同盗窃的特征及其构成	(180)
一、共同盗窃的概念和特征	(180)
二、共同盗窃犯罪的种类	(181)
第二节 事前通谋销赃形式共犯的认定	(182)
第三节 不构成共同盗窃的几种情况	(184)
一、同时盗窃	(184)
二、二人以上在同一地方先后盗窃	(184)
三、无通谋的事后销赃、分赃、匿赃行为	(185)
第四节 盗窃集团的认定	(185)
一、盗窃集团的特征	(185)
二、盗窃集团与一般共同盗窃、团伙 盗窃的界限	(188)
第五节 共同盗窃中主犯与从犯的认定	(191)
一、盗窃犯罪中主犯的认定	(191)
二、共同盗窃犯罪中从犯的认定	(195)
三、划分共同盗窃主从犯应注意的几个问题	(196)
第六节 共同盗窃刑事责任的认定	(201)
一、共同盗窃定罪量刑的基本根据	(203)
二、盗窃实行犯的行为过限，教唆犯、帮助犯的 责任如何认定	(204)
第七章 盗窃罪的一罪与数罪	(206)
第一节 划分一罪与数罪的标准及其类型	(206)

一、划分一罪与数罪的标准	(206)
二、一罪的类型	(207)
三、数罪的类型	(208)
第二节 盗窃罪中特殊一罪的主要表现形式	(209)
一、盗窃罪的法规竞合	(209)
二、盗窃罪的想象竞合	(211)
三、盗窃罪的牵连犯	(213)
四、盗窃罪中的转化犯	(214)
第三节 盗窃罪中的一罪与数罪的认定	(215)
一、盗窃罪中的想象竞合、法规竞合的一罪 与数罪的认定	(215)
二、盗窃牵连犯一罪与数罪的认定	(218)
三、盗窃罪中几种具体犯罪的一罪与数罪的 认定	(222)
第八章 盗窃罪与非罪的界限	(228)
第一节 盗窃数额罪与非罪的界限	(228)
一、盗窃数额与盗窃罪与非罪的一般标准 及其适用	(228)
二、盗窃数额与盗窃罪与非罪的修正标准 及其适用	(230)
三、理论上对修正标准的争议及其澄清	(231)
第二节 “多次盗窃”罪与非罪的界限	(234)
一、“多次盗窃”的法定含义和定罪标准	(234)
二、“数额较大”与“多次盗窃”的定罪界限	(236)
三、认定多次盗窃应当注意的几个问题	(241)
第三节 盗窃行为的性质与盗窃罪与非罪的界限	(242)
一、民事、治安、刑事三种不同性质盗窃的 相互联系与区别	(242)
二、民事盗窃罪与非罪的认定	(243)