

刑法总则教本

周 其 华



吉林省政法管理干部学院

刑法总则教本

周其华

吉林省政法管理干部学院刑法教研室

说 明

本教本是根据周其华同志为政法干部授课讲稿整理而成。这个讲稿几年来一直在教学中使用，并随时注意征求各方面的意见，广泛吸收了各种刑法著作中的优秀成果，不断地进行补充、修改、提高，形成了具有自己特色的，适合培训司法干部用的教科书。

本书是以刑法章节体系和条文顺序编写的。在内容上，不但着重阐明了刑法是怎样规定的，而且注意阐明刑法为什么这样规定，以便使司法人员能够深刻理解刑法条文，正确贯彻执行；对司法实践中遇到的问题，力争从理论与实践的结合上加以说明；对于一些有争论的问题，列举了各种观点，也谈了作者的倾向性意见，可供研究参考。在语言方面，仍然保留课堂语言特色，以便通俗易懂。

本书在整理过程中，得到了祖月同志的帮助。

由于水平有限，书中有不妥之处，欢迎批评指正。

编者

1984. 4 于长春

目 录

导 语

一、刑法的概念·····	(1)
二、刑法在国家法律体系中的地位·····	(2)
三、刑法的阶级本质·····	(4)
四、刑法的历史类型·····	(6)
(一) 奴隶制的刑法·····	(6)
(二) 封建制的刑法·····	(7)
(三) 资本主义的刑法·····	(9)
五、我国的刑法·····	(13)
(一) 我国刑法的阶级本质·····	(13)
(二) 我国刑法的基本原则·····	(14)
(三) 我国刑法的制定·····	(17)
(四) 我国刑法的体系和主要内容·····	(18)
(五) 刑法实施以来对刑法的 补充和修改·····	(19)
导语复习参考题·····	(19)

第一编 总 则

第一章 刑法的指导思想、任务和适用范围

第一节 我国刑法的指导思想·····	(21)
--------------------	--------

一、坚持阶级斗争和无产阶级专政的基本思想,

把同犯罪作斗争与巩固人民民主专政结合起来.....	(21)
二、坚持上层建筑为经济基础服务的基本理论， 把保卫社会主义现代化建设作为刑法的重要 任务之一.....	(24)
三、坚持原则性与灵活性相统一的思想，把刑法 的原则性与灵活性结合起来.....	(25)
四、坚持主观与客观相一致的原则，把犯罪的主 观条件与客观条件统一起来.....	(26)
第二节 我国刑法的制定依据.....	(30)
一、刑法是以宪法为根据制定的.....	(31)
二、刑法是依据惩办与宽大相结合的刑事 政策制定的.....	(31)
三、刑法是根据我国人民同犯罪作斗争的 经验制定的.....	(33)
四、刑法是根据我国实际情况的需要制 定的.....	(34)
第三节 我国刑法的任务.....	(37)
一、保卫无产阶级专政即人民民主专政的 政治制度.....	(37)
二、保卫社会主义的经济制度.....	(38)
三、保护公民的人身权利、民主权利和其 他权利不受非法侵犯.....	(38)
四、维护社会主义的社会秩序.....	(39)
第四节 我国刑法的适用范围.....	(41)
一、我国刑法对地域的适用范围.....	(42)

二、我国刑法对人的适用范围·····	(45)
三、我国刑法在时间上的适用范围·····	(48)
本章复习参考题·····	(53)

第二章 犯罪

第一节 犯罪和刑事责任·····	(54)
一、犯罪和刑事责任的概念·····	(54)
(一) 犯罪的一般概念·····	(54)
(二) 刑事责任的概念·····	(56)
(三) 我国刑法对犯罪定义的规定·····	(56)
(四) 罪与非罪的界限·····	(63)
(五) 犯罪的根源·····	(70)
二、犯罪构成·····	(76)
(一) 犯罪构成的概念·····	(76)
(二) 犯罪构成的共同要件·····	(77)
(三) 研究犯罪构成的重要意义·····	(80)
(四) 犯罪构成四大要件·····	(85)
〈一〉犯罪的客体·····	(85)
〈二〉犯罪的客观方面·····	(99)
〈三〉犯罪的主体·····	(118)
〈四〉犯罪的主观方面·····	(126)
三、正当防卫·····	(146)
(一) 正当防卫制度的产生·····	(146)
(二) 正当防卫的概念和条件·····	(147)
(三) 处理正当防卫案件应	
注意的问题·····	(156)
(四) 关于公安司法人员执行职务	

中的正当防卫·····	(158)
(五) 正当防卫的刑事责任·····	(159)
四、紧急避险·····	(160)
(一) 紧急避险的概念·····	(160)
(二) 紧急避险的条件·····	(160)
(三) 紧急避险的刑事责任·····	(163)
(四) 紧急避险和正当防卫的异同点·····	(163)
五、意外事件·····	(164)
(一) 意外事件的概念·····	(164)
(二) 意外事件与疏忽大意过失 的异同点·····	(165)
(三) 意外事件的刑事责任问题·····	(166)
第二节 犯罪的预备、未遂和中止·····	(167)
一、犯罪的预备·····	(168)
(一) 犯罪预备的概念·····	(168)
(二) 犯罪预备应负的刑事责任·····	(169)
(三) 犯罪预备与犯意表示的区别·····	(170)
二、犯罪的未遂·····	(172)
(一) 犯罪未遂的概念·····	(172)
(二) 犯罪未遂的特征·····	(172)
(三) 犯罪未遂应负的刑事责任·····	(175)
三、犯罪既遂·····	(176)
(一) 犯罪既遂的概念·····	(176)
(二) 犯罪既遂与犯罪未遂的区别·····	(177)
四、犯罪中止·····	(178)
(一) 犯罪中止的概念·····	(178)

(二) 犯罪中止的条件·····	(178)
(三) 犯罪中止应负的刑事责任·····	(181)
第三节 共同犯罪·····	(182)
一、共同犯罪的概念及其特征·····	(182)
(一) 共同犯罪的概念·····	(182)
(二) 共同犯罪的基本特征·····	(182)
二、共同犯罪的形式·····	(185)
(一) 事先无通谋的共同犯罪·····	(185)
(二) 事先有通谋的共同犯罪·····	(186)
(三) 犯罪集团·····	(186)
三、关于处理团伙犯罪案件的问题·····	(188)
(一) 怎样理解“犯罪集团”和“犯罪团伙”·····	(188)
(二) 应当划清的几个界限·····	(189)
(三) 处理团伙犯罪案件应注意的问题·····	(189)
四、共同犯罪人的种类及其刑事责任·····	(190)
(一) 主犯·····	(190)
(二) 从犯·····	(192)
(三) 胁从犯·····	(193)
(四) 教唆犯·····	(194)
本章复习参考题·····	(197)

第三章 刑罚

一、刑罚的概念及其特征·····	(201)
------------------	---------

(一) 刑罚的概念·····	(201)
(二) 剥削阶级刑罚的特征·····	(202)
(三) 我国的刑罚与剥削阶级国家刑罚 的根本区别·····	(202)
(四) 我国的刑罚与其他强制方法 的区别·····	(205)
二、我国刑罚的目的·····	(206)
三、我国刑罚的体系·····	(207)
(一) 我国刑罚体系的概念·····	(208)
(二) 我国刑罚体系的特点·····	(210)
第一节 刑罚的种类·····	(211)
第二节 管制·····	(212)
(一) 管制的概念·····	(212)
(二) 管制的适用对象·····	(213)
(三) 管制的内容·····	(214)
(四) 管制的期限·····	(215)
(五) 管制的执行·····	(215)
(六) 管制刑期的计算·····	(215)
(七) 在适用管制时应注意的问题·····	(216)
第三节 拘役·····	(217)
(一) 拘役的概念·····	(217)
(二) 拘役的适用对象·····	(217)
(三) 拘役的刑期·····	(218)
(四) 拘役的执行·····	(218)
(五) 拘役刑期的计算·····	(218)
(六) 拘役与拘留、有期徒刑的区别·····	(219)

第四节	有期徒刑、无期徒刑·····	(220)
(一)	有期徒刑的概念·····	(220)
(二)	有期徒刑的适用对象·····	(221)
(三)	有期徒刑的刑期·····	(221)
(四)	无期徒刑的概念与适用对象·····	(221)
(五)	无期徒刑的执行·····	(221)
第五节	死刑·····	(222)
(一)	死刑的概念·····	(222)
(二)	死刑的适用对象·····	(224)
(三)	死刑的执行·····	(226)
第六节	罚金·····	(229)
(一)	罚金的概念·····	(229)
(二)	罚金的适用对象·····	(229)
(三)	罚金的数额·····	(230)
(四)	罚金的执行·····	(230)
(五)	罚金与罚款、赔偿损失的区别·····	(231)
第七节	剥夺政治权利·····	(231)
(一)	剥夺政治权利的概念·····	(231)
(二)	剥夺政治权利的适用对象·····	(232)
(三)	剥夺政治权利的内容·····	(233)
(四)	剥夺政治权利的期限和执行·····	(234)
第八节	没收财产·····	(235)
(一)	没收财产的概念·····	(236)
(二)	没收财产的适用对象·····	(236)
(三)	适用没收财产刑罚时应注意 的问题·····	(237)

第九节 驱逐出境	(238)
(一) 驱逐出境的概念	(239)
(二) 驱逐出境时应注意的问题	(239)
第十节 非刑罚的处理方法	(240)
(一) 非刑罚处理方法的	(240)
(二) 刑法中规定非刑罚处理方	
法的意义	(241)
本章复习参考题	(241)

第四章 刑罚的具体运用

第一节 量刑	(243)
一、量刑的概念	(243)
二、量刑的一般原则	(243)
(一) 量刑必须以犯罪事实为根据	(244)
(二) 量刑必须以法律为准绳	(247)
三、量刑的情节	(253)
(一) 法定情节	(253)
(二) 酌定情节	(260)
第二节 累犯	(263)
一、累犯的概念	(263)
二、一般累犯的构成条件	(263)
三、反革命累犯构成条件	(265)
四、累犯的刑事责任	(265)
第三节 自首	(266)
一、自首的概念	(266)
二、自首的条件	(267)

三、自首的刑事责任·····	(271)
四、自首与坦白的区别·····	(272)
第四节 数罪并罚·····	(274)
一、数罪并罚的概念·····	(274)
二、数罪并罚的基本形式·····	(277)
(一)不同种类的数罪并罚·····	(277)
(二)同种类的数罪并罚·····	(278)
三、数罪并罚的原则·····	(281)
四、三种不同情况的数罪并罚·····	(285)
五、不适用数罪并罚的几种情况·····	(289)
(一)惯犯·····	(289)
(二)连续犯·····	(290)
(三)牵连犯·····	(290)
(四)结合犯·····	(292)
(五)持续犯·····	(293)
(六)其他不适用数罪并罚的几种情况··	(293)
第五节 缓刑·····	(295)
一、缓刑的概念·····	(296)
二、缓刑的适用对象和条件·····	(296)
三、缓刑的考验期和撤销·····	(298)
四、缓刑同死缓、监外执行、管制、免 予刑事处罚的区别·····	(299)
第六节 减刑·····	(301)
一、减刑的概念·····	(301)
二、减刑的条件·····	(301)
三、减刑后刑期的计算方法·····	(303)

四、减刑与减轻处罚、改判的区别·····	(303)
第七节 假释·····	(304)
一、假释的概念·····	(304)
二、假释的适用对象和条件·····	(305)
三、假释的考验期限和撤销·····	(306)
四、假释与缓刑、减刑、监外执行的 区别·····	(307)
第八节 时效·····	(308)
一、时效的概念·····	(308)
二、我国刑法规定追诉时效制 度的意义·····	(909)
三、追诉时效的期限·····	(311)
四、有关追诉时效的几个问题·····	(312)
本章复习参考题·····	(313)
第五章 其他规定 ·····	(316)
一、关于类推的规定·····	(316)
(一) 类推的概念·····	(318)
(二) 适用类推的条件·····	(319)
二、关于民族自治地方如何适用刑 法问题的规定·····	(322)
三、关于公共财产的范围的规定·····	(322)
四、关于私人合法财产的范围的规定·····	(323)
五、关于国家工作人员的范围的规定·····	(324)
六、关于司法工作人员的范围的规定·····	(326)
七、关于重伤的规定·····	(327)

八、关于“首要分子”的规定·····	(328)
九、关于“告诉才处理”的规定·····	(328)
十、关于“以上”、“以下”、 “以内”等概念含义的规定·····	(329)
十一、关于刑法总则适用于其他法 律、法令的规定·····	(330)
本章复习参考题·····	(330)
附件：一、中华人民共和国刑法·····	(331)
附件：二、中华人民共和国惩治军人违反职责罪暂 行条例·····	(366)
附件：三、全国人民代表大会常务委员会关于处理逃 跑或者重新犯罪的劳改犯和劳教人员的 决定·····	(370)
附件：四、全国人民代表大会常务委员会关于严惩 严重破坏经济的罪犯的决定·····	(372)
附件：五、全国人民代表大会常务委员会关于严惩严重危害 社会治安的犯罪分子的决定·····	(377)

导 语

本教本是以我国现行的刑法体系为编写体例。为了更好地学习,深入理解刑法,首先必须弄清什么是刑法,它在历史上是怎样产生的,刑法从出现以来迄今为止都有哪些不同的历史类型,不同历史类型的刑法各有哪些基本原则,及其本质和特征等问题。只有弄清了这些问题,才便于逐步深入地全面系统地学习我国的刑法。因此,本书一开头简要概述这方面的一些理论观点和历史知识,就成为很有必要的一部分。

一 刑法的概念

从法律表现形式上看,现代意义上的刑法,可从广义和狭义两方面理解。

广义上的刑法,是国家刑事法律规范的总称。它既包括综合统一的法典形式的刑法和针对某种犯罪而制定的单项刑事法规,也包括其他法律中有关刑罚制裁的规定。在这个意义上,我们说刑法是国家刑事法律规范的总称。

狭义上的刑法,是指用国家名义以综合统一的或新制定的法典形式颁布的刑法。法典是国家立法机关将过去颁布过的调整某种社会关系的法规,经过整理、修订而成的系统的法律,或新制定的关于调整某种社会关系的统一的法律。例如,《日本刑法》、《美利坚合众国联邦刑法典》、《南斯拉夫社会主义联邦共和国刑法》、《印度刑法典》,都是刑法典。其中,有的国家在刑法名称后面加上个“典”字,有

的没写“典”字。这样的立法文件，无论是否写上“典”字，而就其规范形式和内容看，都是法典形式的刑法。我国第五届全国人大二次会议上通过的《中华人民共和国刑法》，就是新制定的我国第一部法典形式的刑法。

从实质意义上看，所谓刑法，是指掌握国家权力的统治阶级，为维护其统治地位和统治秩序，以国家名义规定什么行为是犯罪，并应受到什么样刑罚处罚的法律。

二 刑法在国家法律体系中的地位

为了搞清这个问题，必须了解什么叫国家法律体系，然后才能研究刑法在整个国家法律体系中的地位，以及与其它法律的关系。

所谓法律体系，是指以国家宪法为首，由各法律部门（也叫部门法）组成的一个国家各种法律规范有机联系的整体，包括各部门法律规范，以及它们之间的纵横逻辑关系。一个国家的法律体系是建立在一定的经济基础之上，体现统治阶级意志的，为统治阶级的根本利益服务的。

刑法，在任何类型的国家法律体系中，都是一个重要的法律部门，占有很重要的地位。

在我国法律体系中，《中华人民共和国宪法》是国家根本大法，是治国安邦的总章程。宪法居一切法律的首位，是“母法”，是国家一切法律的立法基础，即“法律的法律”（斯大林语）。在宪法以下依次有：国家基本法、中央一级国家机关颁布的有关法规、地方国家机关制定的地方性法规等等，这些都是“子法”的范围。在这个纵向序列中的《中

华人民共和国刑法》，是我国基本法中的一个法律部门。

在国家基本法的横向序列中，与刑法并列的还有刑事诉讼法、民法、民事诉讼法，以及其他的基本法律。但是，由于法的分类不同，基于各部门法的调整对象（即社会关系）不同，使各种部门法互相区别开来。例如，民法是调整一定范围财产关系的法律，行政法是规定国家行政组织、职权与活动原则的法律，经济法是调整社会主义经济关系的法律。违反民法、行政法等违法行为属于一般违法行为，而违反刑法的行为是严重违法行为，即犯罪行为。不能把一般违法行为当作犯罪而按刑法追究其刑事责任。一般违法行为，情节严重的，或者情节恶劣的，就构成严重的违法行为，就是犯罪行为，对犯罪行为要按刑法追究刑事责任。

刑法与刑事诉讼法有密切联系。这种联系用马克思的话说，“就象植物的外形和植物的联系，动物的外形和血肉的联系一样。审判程序和法律应该具有同样的精神，因为审判程序只是法律的生命形式，因而也是法律的内部生命的表现”（《马克思恩格斯全集》第一卷，第178页）。但二者也有区别。刑法是实体法，所谓实体法是规定人们在政治、经济、文化和婚姻家庭等事实关系的权利和义务的法律。例如，民法、刑法、婚姻法等，即解决实质性问题的法律，也称“主法”、“主体法”。刑事诉讼法是程序法，是保证刑法贯彻实施的法律。如前所述，刑法是规定什么行为是犯罪，以及应该适用什么刑罚处罚的法律；而刑事诉讼法是规定如何揭露犯罪、证实犯罪和追究犯罪，以及保证被告人合法权益的诉讼程序与方法问题的法律。可见刑法与刑事诉讼法是既有联系又有区别的不同法律。