

霍英东教育基金会项目

海峡两岸 刑法各论 比较研究

上卷

主编 赵秉志



中国人民大学出版社

霍英东教育基金会项目

海峡两岸刑法各论 比较研究 (上卷)

主 编 赵秉志

副主编 刘志伟 于志刚

撰稿人 (以撰著章次为序)

赵秉志	于志刚	易贤准	周加海
韩 伟	李 惠	阴建峰	田宏杰
孙 勤	王兆峰	刘志伟	孟燕菲
曾朝晖	苏长青	李文广	贾剑敏

中国人民大学出版社

前 言

《海峡两岸刑法各论比较研究》一书，是赵秉志教授主持的霍英东教育基金会第四届高等院校青年教师基金项目“海峡两岸刑法问题的比较研究”最终研究成果的重要组成部分，是《海峡两岸刑法总论比较研究》（上下卷，中国人民大学出版社1999年7月版）的姊妹篇。

海峡两岸同属中国人的社会，具有共同的法律文化渊源，但由于社会制度的不同和数十年的隔离，又使两岸现代的法治与法学具有相当的差异。现代社会是法治社会，法学之繁荣对法治之进步至关重要。在两岸结束40年之久的隔离状态而逐步开展和加强交往以后，在两岸均步入市场经济和法治社会之情况下，对两岸的法治实践与法学理念进行法律层面的实事求是的研究，无疑会有益于两岸法学的繁荣发展和法治实践的共同进步。本人早就有志于此，并有幸得到霍英东教育基金会的鼎力支持，主持进行海峡两岸刑法方面比较研究的科研项目。本书研究与写作经历近五年的时间，作者们在收集、占有和分析、研究海峡两岸丰富的刑法理论与实务资料的基础上，对海峡两岸刑法各论的一系列重要课题，力求进行全面、系统、有深度、有新意的比较研究，以期繁荣两岸刑法学的比较研究做出贡献。本书主要由我本人和其他教授指导的中国人民大学法学院刑法专业的博士、硕士通力合作而完成，这为本书具有较高的学术水平奠定了基础。

本书以现阶段海峡两岸刑法典分则和特别刑法规定的具体犯罪为研究范围。但是，两岸刑法规定的具体犯罪都非常之多，其

中台湾刑法典规定有 200 余种犯罪,特别刑法规定的犯罪也多达上百种,中国大陆刑法典规定的犯罪有 400 余种,对这么多种犯罪的立法、构成特征、认定与处罚诸问题进行比较研究,确实是一项相当大的工程,需要大量的人力、物力、财力及时间等诸多的投入,就目前而言,条件并不十分具备;同时,又考虑到虽然两岸刑法规定的相同或相似的犯罪数量比较多,但毕竟两岸社会政治、经济、文化诸方面有所不同,因而在犯罪的种类的设置上存在着一定的不同,而使一部分犯罪不太具有可比性;即便是具有可比性的犯罪,尽管本人多次借赴台湾访问、讲学和研究的会广泛收集有关资料,但是由于对有些犯罪台湾刑法理论界本身就缺乏研究,因而未能收集到足够的资料而无法进行两岸的比较研究。鉴于上述缘由及为了保证研究达到相当的深度,我们将本书的研究范围限定于两岸尤其是大陆常见多发的、争议问题较多的传统型犯罪和新近增加的、发案较多的、适用中疑难问题较多的新型犯罪共 70 余种,基本涵括大陆刑法分则危害公共安全犯罪,破坏市场经济秩序犯罪,侵犯公民人身权利、民主权利犯罪,侵犯财产犯罪,妨害社会管理秩序犯罪,贪污贿赂犯罪,渎职犯罪的内容。

参与撰著本书的作者如下:赵秉志(国家重点研究基地中国人民大学刑事法律科学研究中心主任,中国人民大学法学院副院长、教授、法学博士、博士生导师,中国法学会刑法研究会副会长),刘志伟(中国人民大学法学院讲师,法学博士),于志刚(中国人民大学法学院博士研究生),阴建峰(中国人民大学法学院教师,法学硕士),李惠(中国人民公安大学副编审,法学硕士),田宏杰(中国人民公安大学法律系讲师,法学博士),周加海(中国人民大学法学院博士研究生),易贤准(湖北省监利县人民法院法官,法学硕士),韩伟(最高人民法院官员,法学硕士),孙勤(最高人民检察院官员,法学硕士),王兆峰(北京市海淀区人民检察院检察官,法学硕士),孟燕菲(最高人民检察院研

究室官员，法学硕士)，曾朝晖（国家法官学院教师，法学硕士），苏长青（中国人民大学法学院博士研究生），李文广（最高人民法院官员，法学硕士），贾剑敏（河南省高级人民法院法官，法学硕士）。

本书分上、下两卷，除绪论部分外，共分为7编36章。考虑到本书内容尽管是我国大陆和台湾两岸刑法各论的比较研究，但主要是面向大陆的读者，因此，为了方便读者起见，在编、章、节、目的名称以及编排顺序上，一般采用大陆刑法典与刑法理论上的通常做法。为使读者对全书的体系结构和内容涵盖有一个全面清晰的宏观了解与把握，特将本书上、下两卷的体系介绍如下：

上 卷

第一编 两岸刑法各论宏观之比较研究

第一章 刑法典分则之比较研究

第二章 单行刑法之比较研究

第三章 附属刑法之比较研究

第二编 两岸危害公共安全犯罪比较研究

第四章 破坏交通工具罪

第五章 劫持航空器犯罪

第六章 有关枪支、弹药、爆炸物犯罪

第三编 两岸破坏经济秩序犯罪比较研究

第七章 走私犯罪

第八章 妨害货币犯罪

第九章 伪造有价证券犯罪

第十章 侵犯商标犯罪

第十一章 侵犯著作权犯罪

第四編 兩岸侵犯公民基本權利犯罪比較研究

- 第十二章 故意殺人犯罪
- 第十三章 過失致死罪
- 第十四章 傷害犯罪
- 第十五章 強姦犯罪
- 第十六章 綁架犯罪
- 第十七章 誣告陷害犯罪
- 第十八章 妨害選舉的犯罪

下 卷

第五編 兩岸侵犯財產犯罪比較研究

- 第十九章 搶劫犯罪
- 第二十章 盜竊犯罪
- 第二十一章 詐騙犯罪
- 第二十二章 搶奪犯罪
- 第二十三章 侵占罪
- 第二十四章 職務侵占罪
- 第二十五章 敲詐勒索犯罪

第六編 兩岸妨害社會管理秩序犯罪比較研究

- 第二十六章 妨害公務犯罪
- 第二十七章 計算機犯罪
- 第二十八章 偽證犯罪
- 第二十九章 窩藏、包庇犯罪
- 第三十章 贓物犯罪
- 第三十一章 脫逃犯罪
- 第三十二章 醫事犯罪
- 第三十三章 毒品犯罪

第七编 两岸职务犯罪比较研究

第三十四章 贪污犯罪

第三十五章 受贿犯罪

第三十六章 枉法裁判犯罪

本书作者分工情况如下（以撰写章次先后为序）：

赵秉志 于志刚 第一至三章；

赵秉志 第四章；

易贤准 第五章；

周加海 第六章、十六章；

韩 伟 第七至十章；

李 惠 第十一章；

阴建峰 第十二至十五章；

田宏杰 第十七章、二十至二十六章；

孙 勤 第十八章、二十九至三十一章、三十六章；

王兆峰 第十九章；

刘志伟 第二十七章；

孟燕菲 第二十八章；

曾朝晖 第三十二章；

苏长青 第三十三章；

李文广 第三十四章；

贾剑敏 第三十五章。

全书由主编、副主编统稿，最后由主编定稿。

申报霍英东教育基金会项目，承蒙恩师高铭喧教授和中国人民大学法学院院长曾宪义教授推荐，对此本人心存感激。

本项目承蒙霍英东教育基金会鼎力支持，国家教育部港澳台办公室有关同志也予以悉心关照，值本书出版之际，本人与全体作者深表谢忱。

本人主持本项目的研究与写作，曾有机会数次赴台湾访问、

讲学和研究，承蒙台湾学界和实务界诸多著名专家学者如蔡墩铭教授、陈焕生教授、甘添贵教授、朱石炎先生、王振兴先生、杨荣川先生、苏俊雄教授、施哲雄博士、许玉秀教授、张丽卿教授等热情关照和提供丰富的资料，从而极大地方便了本项目的研究与写作，本人与全体作者亦深表谢意。

本书出版得到中国人民大学出版社的鼎力支持，熊成乾先生、林坚先生、冼波先生等为本书的编辑和及时出版付出了辛勤而卓有成效的劳动。对此我和全体作者均表示衷心的感谢。

由于水平所限等原因，本书难免存在疏漏与不当之处，敬请读者批评指正。

赵秉志

2000 年 12 月于中国人民大学

目 录

第一编 两岸刑法各论宏观之比较研究

第一章 刑法典分则之比较研究	(3)
第一节 台湾地区刑法典分则概说	(3)
一、台湾现行刑法的沿革.....	(3)
二、台湾刑法典分则的体系结构	(11)
三、台湾现行刑法典分则的主要特点	(17)
四、台湾现行刑法典分则的修改趋势	(19)
第二节 大陆地区刑法典分则概说	(23)
一、1979 年刑法典分则基本内容及其特征 评说	(24)
二、1997 年刑法典分则主要内容及其特点 评说	(28)
第三节 两岸刑法典分则宏观之比较研究	(45)
一、关于体系结构之比较	(46)
二、关于立法技术之比较	(48)
三、关于处罚方面的立法内容之比较	(54)
四、关于罪种设置之比较	(59)
第二章 单行刑法之比较研究	(66)
第一节 单行刑法的立法沿革	(66)
一、国外单行刑法的立法沿革	(66)
二、中国单行刑法的立法沿革	(69)

第二节 台湾地区单行刑法概说	(72)
一、台湾地区单行刑法要述	(73)
二、台湾地区单行刑法的特点	(95)
第三节 大陆地区单行刑法概说	(96)
一、大陆地区单行刑法简介	(97)
二、大陆地区单行刑法的合理性评价	(117)
第四节 两岸单行刑法宏观之比较研究	(125)
一、关于单行刑法概念之比较	(126)
二、关于单行刑法类型划分之比较	(129)
三、关于单行刑法名称之比较	(134)
四、关于单行刑法关注重点之比较	(135)
五、关于重刑主义刑罚设置之比较	(139)
六、关于单行刑法与刑法典的关系之比较	(141)
七、关于单行刑法发展前景之比较	(145)
第三章 附属刑法之比较研究	(147)
第一节 台湾地区附属刑法概说	(147)
一、台湾地区附属刑法规范的基本内容	(147)
二、台湾地区附属刑法的特点	(169)
第二节 大陆地区附属刑法概说	(172)
一、大陆地区附属刑法的立法沿革	(172)
二、大陆地区附属刑法规范简介	(174)
三、大陆地区 50 年来附属刑事立法的特点	(194)
四、大陆地区附属刑法规范的评价	(196)
第三节 两岸附属刑法宏观之比较研究	(206)
一、关于附属刑法概念之比较	(206)
二、关于附属刑法固有内涵和外延之比较	(209)
三、关于附属刑法与刑法典的关系之比较	(214)
四、关于附属刑法的法定量刑情节之比较	(219)

第二编 两岸危害公共安全犯罪比较研究

第四章 破坏交通工具罪	(225)
第一节 破坏交通工具罪的立法概览	(225)
一、大陆破坏交通工具罪的立法.....	(225)
二、台湾破坏交通工具罪的立法.....	(229)
三、比较研究的结论性认识.....	(230)
第二节 破坏交通工具罪的概念与构成特征	(230)
一、破坏交通工具罪的概念.....	(230)
二、破坏交通工具罪的主体特征.....	(231)
三、破坏交通工具罪的主观特征.....	(231)
四、破坏交通工具罪的客观特征.....	(233)
五、破坏交通工具罪的客体特征.....	(238)
第三节 破坏交通工具罪的未完成形态	(243)
一、大陆关于破坏交通工具罪未完成形态的 观点.....	(243)
二、台湾关于破坏交通工具罪未完成形态的 观点.....	(244)
三、比较研究的结论性认识.....	(244)
第四节 破坏交通工具罪的处罚	(244)
一、大陆对破坏交通工具罪的处罚.....	(244)
二、台湾对破坏交通工具罪的处罚.....	(245)
三、比较研究的结论性认识.....	(245)
第五章 劫持航空器犯罪	(248)
第一节 劫持航空器犯罪的立法与理论研究概览	(248)
一、两岸劫持航空器犯罪立法的国际法背景.....	(248)
二、两岸劫持航空器犯罪的立法.....	(249)

三、两岸劫持航空器犯罪的理论研究·····	(260)
第二节 劫持航空器犯罪的管辖权·····	(263)
一、国内法上的管辖权·····	(264)
二、国际法上的管辖权·····	(267)
第三节 劫持航空器犯罪的构成特征·····	(268)
一、劫持航空器犯罪的主体特征·····	(268)
二、劫持航空器犯罪的主观特征·····	(273)
三、劫持航空器犯罪的客观特征·····	(276)
四、劫持航空器犯罪的客体与对象特征·····	(281)
第四节 劫持航空器犯罪的既遂问题·····	(292)
一、大陆刑法中劫持航空器犯罪的既遂问题·····	(292)
二、台湾刑法中劫持航空器犯罪的既遂问题·····	(294)
第五节 劫持航空器犯罪的处罚·····	(295)
一、既遂犯的处罚·····	(295)
二、未完成犯的处罚·····	(297)
第六章 有关枪支、弹药、爆炸物犯罪·····	(301)
第一节 有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的立法概 览·····	(302)
一、大陆有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的立 法·····	(302)
二、台湾有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的立 法·····	(307)
三、比较研究的结论性认识·····	(311)
第二节 有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的罪种问 题·····	(312)
一、大陆有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的罪 种·····	(312)
二、台湾有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的罪	

种.....	(314)
三、比较研究的结论性认识.....	(316)
第三节 有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的构成特征 ..	(323)
一、大陆有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的构成特征.....	(324)
二、台湾有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的构成特征.....	(335)
三、比较研究的结论性认识.....	(341)
第四节 有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的处罚.....	(349)
一、大陆有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的处罚.....	(349)
二、台湾有关枪支、弹药、爆炸物犯罪的处罚.....	(352)
三、比较研究的结论性认识.....	(356)

第三编 两岸破坏经济秩序犯罪比较研究

第七章 走私犯罪.....	(363)
第一节 走私犯罪的立法概览.....	(363)
一、大陆走私犯罪的立法.....	(363)
二、台湾走私犯罪的立法.....	(365)
三、比较研究的结论性认识.....	(367)
第二节 走私犯罪的构成特征.....	(369)
一、走私犯罪的主体特征.....	(369)
二、走私犯罪的主观特征.....	(371)
三、走私犯罪的客观特征.....	(371)
四、走私犯罪的对象特征.....	(383)
第三节 走私犯罪的处罚.....	(388)

一、大陆对走私犯罪的处罚·····	(388)
二、台湾对走私犯罪的处罚·····	(390)
三、比较研究的结论性认识·····	(391)
第八章 妨害货币犯罪·····	(397)
第一节 妨害货币犯罪的立法概览·····	(397)
一、大陆妨害货币犯罪的立法·····	(397)
二、台湾妨害货币犯罪的立法·····	(499)
三、比较研究的结论性认识·····	(400)
第二节 妨害货币犯罪的构成特征·····	(402)
一、妨害货币犯罪的主体特征·····	(403)
二、妨害货币犯罪的主观特征·····	(404)
三、妨害货币犯罪的客观特征·····	(405)
四、妨害货币犯罪的客体与对象特征·····	(417)
第三节 妨害货币犯罪的处罚·····	(424)
一、大陆对妨害货币犯罪的处罚·····	(424)
二、台湾对妨害货币犯罪的处罚·····	(425)
三、比较研究的结论性认识·····	(426)
第九章 伪造有价证券犯罪·····	(432)
第一节 伪造有价证券犯罪的立法概览·····	(432)
一、大陆伪造有价证券犯罪的立法·····	(432)
二、台湾伪造有价证券犯罪的立法·····	(433)
三、比较研究的结论性认识·····	(434)
第二节 伪造有价证券犯罪的构成特征·····	(436)
一、伪造有价证券犯罪的主体特征·····	(436)
二、伪造有价证券犯罪的主观特征·····	(437)
三、伪造有价证券犯罪的客观特征·····	(438)
四、伪造有价证券犯罪的对象特征·····	(444)
第三节 伪造有价证券犯罪的处罚·····	(447)

一、大陆对伪造有价证券犯罪的处罚·····	(447)
二、台湾对伪造有价证券犯罪的处罚·····	(449)
三、比较研究的结论性认识·····	(450)
第十章 侵犯商标犯罪·····	(453)
第一节 侵犯商标犯罪的立法概览·····	(453)
一、大陆侵犯商标犯罪的立法·····	(453)
二、台湾侵犯商标犯罪的立法·····	(455)
三、比较研究的结论性认识·····	(456)
第二节 侵犯商标犯罪的构成特征·····	(458)
一、侵犯商标犯罪的宏观比较·····	(459)
二、侵犯商标犯罪的微观比较·····	(468)
第三节 侵犯商标犯罪的处罚·····	(478)
一、刑罚种类·····	(479)
二、刑罚轻重·····	(480)
三、量刑幅度·····	(481)
四、罚金刑·····	(481)
第十一章 侵犯著作权犯罪·····	(483)
第一节 侵犯著作权犯罪的立法概览·····	(483)
一、台湾侵犯著作权犯罪的立法·····	(483)
二、大陆侵犯著作权犯罪的立法·····	(484)
第二节 侵犯著作权犯罪的罪种问题·····	(488)
一、台湾侵犯著作权犯罪的罪种·····	(488)
二、大陆侵犯著作权犯罪的罪种·····	(490)
三、比较研究的结论性认识·····	(492)
第三节 侵犯著作权犯罪的构成特征·····	(492)
一、台湾侵犯著作权犯罪的构成特征·····	(492)
二、大陆侵犯著作权犯罪的构成特征·····	(493)
三、侵犯著作权犯罪与非罪行为的界限·····	(496)

四、比较研究的结论性认识·····	(499)
第四节 侵犯著作权犯罪的处罚·····	(500)
一、台湾对侵犯著作权犯罪的处罚·····	(500)
二、大陆对侵犯著作权犯罪的处罚·····	(502)
三、比较研究的结论性认识·····	(503)
第五节 侵犯著作权犯罪的诉讼·····	(505)
一、台湾侵犯著作权犯罪的诉讼·····	(505)
二、大陆侵犯著作权犯罪的诉讼·····	(506)
三、比较研究的结论性认识·····	(506)
第六节 大陆侵犯著作权犯罪立法的完善·····	(507)
一、采取附属立法形式·····	(507)
二、增加侵犯著作权犯罪罪种·····	(509)
三、加强对单位侵犯著作权犯罪的惩处·····	(511)
四、完善刑罚种类,充分发挥财产刑的作用·····	(512)

第四编 两岸侵犯公民基本权利犯罪比较研究

第十二章 故意杀人犯罪·····	(517)
第一节 故意杀人犯罪的立法概览·····	(517)
一、大陆故意杀人犯罪的立法·····	(517)
二、台湾故意杀人犯罪的立法·····	(518)
三、比较研究的结论性认识·····	(520)
第二节 故意杀人犯罪的分类·····	(522)
一、大陆故意杀人犯罪的分类·····	(522)
二、台湾故意杀人犯罪的分类·····	(529)
三、比较研究的结论性认识·····	(532)
第三节 故意杀人犯罪的构成特征·····	(536)
一、故意杀人犯罪的主体特征·····	(536)

二、故意杀人犯罪的主观特征·····	(537)
三、故意杀人犯罪的客观特征·····	(540)
四、故意杀人犯罪的客体特征·····	(545)
第四节 故意杀人犯罪的认定与处罚·····	(553)
一、故意杀人犯罪的认定·····	(553)
二、故意杀人犯罪的处罚·····	(561)
第十三章 过失致死罪·····	(563)
第一节 过失致死罪的立法概览·····	(563)
一、大陆过失致死罪的立法·····	(563)
二、台湾过失致死罪的立法·····	(564)
三、比较研究的结论性认识·····	(565)
第二节 过失致死罪的分类·····	(565)
一、大陆过失致死罪的分类·····	(565)
二、台湾过失致死罪的分类·····	(568)
三、比较研究的结论性认识·····	(569)
第三节 过失致死罪的构成特征·····	(570)
一、过失致死罪的主体特征·····	(570)
二、过失致死罪的主观特征·····	(571)
三、过失致死罪的客观特征·····	(573)
第四节 过失致死罪的认定与处罚·····	(574)
一、过失致死罪的认定·····	(574)
二、过失致死罪的处罚·····	(577)
第十四章 伤害犯罪·····	(579)
第一节 伤害犯罪的立法概览·····	(579)
一、大陆伤害犯罪的立法·····	(579)
二、台湾伤害犯罪的立法·····	(581)
三、比较研究的结论性认识·····	(582)
第二节 伤害犯罪的分类·····	(582)