

实用刑法释疑

SYXFSY

河南省人民检察院

实用刑法释疑

(内部发行 注意保存)

河南省人民检察院

说 明

为了适应新形势下政法工作的需要，便于政法干警较为快捷地学习、掌握刑事法学理论知识，提高全面分析案件和正确处理案件的能力，我们以政法干警学习和办案的实用性为立足点，编写了这本《实用刑法释疑》。

此书共编入49种常发犯罪，涉及99个案例。它是我们认真学习、深入研究、广泛地比较和借鉴当前我国刑法学界诸多知名专家、学者的各种论述，结合我省司法实践中遇到的问题的基础上，本着理论联系实际的原则写成的。由于我们水平有限，加之时间仓促，缺点和错误在所难免，现作为内部学习资料奉献给大家，望同志们对之多提宝贵意见。

特别需要说明的是，此书的内容，除了各种犯罪前面所录的法律政策规定具有法律约束力，可在司法实践中直接引用以外，理论部分所作的论述，仅是学术上的见解和学理性的探讨，无法律上的约束力，对各个疑案的分析，也仅是我们自己的看法，不能作为案件的结论，只供同志们在实践中参考。

此书由阎兴振、刘建国同志执笔，由王绳祖同志审定。中国法学会刑法学研究会干事、河南省法学会副会长曹江轮同志对此书的编写曾提出宝贵的指导性意见，在此我们谨向他表示诚挚的感谢。

河南省人民检察院刑事检察处

一九八八年九月二十日

序

刑法是国家的基本法之一。刑法能否得到正确实施，对于能否有效地打击敌人、惩罚犯罪、保护民主、服务四化，至关重要。

我国刑法颁布实施九年多来，国家政治、经济、社会治安形势和犯罪形态发生了许多新的变化，刑法实施中也遇到许多新情况、新问题，亟待从理论上作出新的回答，同时也给司法工作者正确运用刑法武器同犯罪作斗争，提出了更高的要求。

河南省人民检察院刑事检察处，为了适应新形势下司法工作的需要，在深入实际作了大量的调查研究和掌握一批典型案例的基础上，就当前49种常见的多发性的犯罪，依据法条、法理和司法解释，进行了深入浅出地系统分析，并提出了自己的见解，现已编辑成册，这是令人欣慰的。

编辑本书的立足点在于实用。该书在体例结构上，别具一格，形式新颖，不同于社会上出版的一般性的《案例分析》，在体裁上作了一些创新的尝试。书中在对每一种罪的分析论述之前，特意详尽地摘录了刑事立法、司法解释和中央政法机关有关该罪的法律规定和重要批示，这对于科学地认定罪状、正确地适用刑罚，提供了较为全面的政策法律依据。书中对每一种罪的分析论述，针对性较强，注意全面搜集了办案实践中提出的问题，依据政策法律规定，博采刑法

学界研究的各家之长，据事、据理、据法，对各该罪的基本特征、罪与非罪的界限、此罪与彼罪的界限等重要问题，寓理于实，进行了分析，对司法人员办案，具有较好的实用价值。本书在对各罪进行法条、法理分析之后，还选编反映各罪不同侧面的疑案进行了分析，使广大司法人员，在形象地理解法律条文和掌握刑法理论知识方面，起到举一反三的作用，具有鲜明的实践性和较强的可读性。特别需要提出的是，此书所选入的说明不同问题的99个案例，大都新近来自司法实践的第一线，较好地反映了新形势下犯罪形态的变化和特点，有的还反映出执法上的难点。这些可贵的资料，对刑法科研和法律教学，都具有可资借鉴的参考价值。

当然，由于编者编写此书是初次尝试，疏漏之处在所难免，比如某些观点还有待于作进一步商榷和论证，但总的来说，此书对于全面理解和正确适用我国刑法具有较高的参考价值，颇值一读。

曹江轮

一九八八年九月

目 录

一、间谍罪、特务罪	(1)
一、反革命罪概述	(1)
二、有关间谍罪和特务罪的法律政策规定	(3)
三、怎样认定间谍、特务罪	(5)
四、疑案分析	(8)
1、投寄反革命挂钩信，索要枪支电台， 应怎样论处？	(8)
2、投敌叛变后从事特务活动，应怎样处 理？	(11)
二、组织、利用封建迷信、会道门进行反革命 活动罪	(13)
一、有关组织、利用封建迷信、会道门进 行反革命活动罪的法律政策规定	(13)
二、怎样认定组织、利用封建迷信、会道 门进行反革命活动罪	(14)
三、疑案分析	(17)
1、是神汉、巫婆利用封建迷信造谣诈骗罪，还是组 织、利用会道门进行反革命活动罪？	(17)
2、利用封建迷信发展反动组织，进行 反革命煽动，应定何罪？	(20)

三、反革命宣传煽动罪	(22)
一、有关反革命宣传煽动罪的法律政策规定	(22)
二、怎样认定反革命宣传煽动罪	(24)
三、疑案分析	(27)
1、多次组织聚会等活动进行反革命宣传煽动，应怎样处理？	(27)
2、是反革命宣传煽动罪，还是严重的政治错误？	(29)
四、放火罪、失火罪	(31)
一、有关放火罪和失火罪的法律政策规定	(31)
二、怎样认定放火罪和失火罪	(32)
三、疑案分析	(35)
1、放火烧独门独户，应怎样定性？	(35)
2、为诬陷他人而放火烧毁自己的房屋，应定放火罪	(38)
3、为救火而导致大火蔓延，应否负刑事责任？	(39)
五、爆炸罪	(43)
一、有关爆炸罪的法律政策规定	(43)
二、怎样认定爆炸罪	(44)
三、疑案分析	(46)
1、劝架人引起手榴弹爆炸，应怎样处理？	(46)
2、对樊××的行为应怎样定性？	(48)
3、是过失爆炸罪，还是故意爆炸罪？	(51)
六、投毒罪	(52)
一、有关投毒罪的法律政策规定	(52)

二、怎样认定投毒罪·····	(53)
三、疑案分析·····	(55)
1、是故意杀人罪，还是投毒罪？·····	(55)
2、为防盗而往苹果上施药，应定投毒罪·····	(56)
七、以其他危险方法危害公共安全罪 ·····	(59)
一、有关法律政策规定·····	(59)
二、怎样认定以其他危险方法危害公共安 全罪·····	(60)
三、疑案分析·····	(62)
1、偷走街道上的阴井盖，致人死亡应定 何罪？·····	(62)
2、私设电网致人死亡，应怎样定性？·····	(64)
3、高速行驶，连撞行人，应怎样定性？·····	(65)
八、破坏交通工具罪 ·····	(68)
一、有关破坏交通工具罪的法律政策规定·····	(68)
二、怎样认定破坏交通工具罪·····	(69)
三、疑案分析·····	(71)
1、是过失毁坏交通工具罪，还是（故意） 破坏交通工具罪？·····	(71)
2、故意破坏三轮摩托车刹车装置，应怎 样处理？·····	(72)
九、破坏交通设备罪 ·····	(74)
一、有关破坏交通设备罪的法律政策规定·····	(74)
二、怎样认定破坏交通设备罪·····	(74)
三、疑案分析·····	(76)
在公路上设障，应定破坏交通设备罪·····	(76)

十、破坏动力设备罪……………(78)

一、有关破坏动力设备罪的法律政策规定……………(78)

二、怎样认定破坏动力设备罪……………(79)

三、疑案分析……………(81)

1、盗割因故停电的线路上的电线应定何罪? ……(81)

2、盗锯尚未通电的线路上的线杆, 应怎样定性? ……(83)

十一、非法制造、买卖、运输、盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪……………(85)

一、有关非法制造、买卖、运输、盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪的法律政策规定……………(85)

二、怎样认定非法制造、买卖、运输或者盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪……………(87)

三、疑案分析……………(92)

1、是私藏枪支弹药罪, 还是盗窃枪支弹药罪? ……(92)

2、华某的行为应如何定罪? ……(94)

十二、交通肇事罪……………(95)

一、有关交通肇事罪的法律政策规定……………(95)

二、怎样认定交通肇事罪……………(98)

三、疑案分析……………(100)

是过失毁坏交通设备罪, 还是交通肇事罪? ……(100)

十三、投机倒把罪……………(102)

一、有关投机倒把罪的法律政策规定……………(102)

二、怎样认定投机倒把罪……………(104)

三、疑案分析·····	(107)
1、是贪污罪、诈骗罪，还是投机倒把罪?·····	(107)
2、是走私罪，还是投机倒把罪?·····	(109)
十四、破坏集体生产罪·····	(110)
一、有关破坏集体生产罪的法律政策规定·····	(110)
二、怎样认定破坏集体生产罪·····	(111)
三、疑案分析·····	(114)
1、为赖掉欠款，毒死耕牛，如何定性?·····	(114)
2、纠集数人捣毁果园，应怎样定罪?·····	(115)
十五、杀人罪·····	(117)
一、有关杀人罪的法律政策规定·····	(117)
二、怎样认定杀人罪·····	(119)
三、疑案分析·····	(124)
1、是正当防卫、故意伤害，还是故意杀人?·····	(124)
2、受肇事司机指使将伤者弃于坟地是否构成犯罪?·····	(126)
3、两巴掌打死人，应如何定罪?·····	(128)
4、伐树砸死人，应如何定性?·····	(130)
5、以诅咒过的香灰杀人，是否构成犯罪?·····	(132)
十六、伤害罪·····	(134)
一、有关伤害罪的法律政策规定·····	(134)
二、怎样认定伤害罪·····	(138)
三、疑案分析·····	(143)
1、用斧子连砍他人头部，构成故意杀人罪，还是故意伤害罪?·····	(143)

2、精神病人被冻死，加害人构成何罪？·····	(145)
3、戴假面具吓人，引起精神伤害后果， 应怎样定性？·····	(148)
4、与人斗殴，致死第三人，应如何定性？·····	(150)
十七、强奸妇女罪、奸淫幼女罪 ·····	(153)
一、有关强奸妇女罪、奸淫幼女罪的法律 政策规定·····	(153)
二、怎样认定强奸妇女罪、奸淫幼女罪·····	(159)
三、疑案分析·····	(165)
1、乘“情妇”熟睡之机入室实施奸淫， 是否构成犯罪？·····	(165)
2、奸淫主动提出性要求的妇女，是否构成 犯罪？·····	(168)
3、威逼他人之妻以肉体“还债”应否定 强奸？·····	(171)
4、先轮奸后通奸，应怎样处理？·····	(173)
5、赵某奸淫继母，能否定强奸罪？·····	(175)
6、胁迫他人奸淫自己的幼妹应怎样定性？·····	(177)
7、宁××与谎报年龄的幼女发生关系， 应当怎样定性？·····	(181)
8、放任他人奸淫自己的亲生幼女是否 构成犯罪？·····	(182)
9、高××与幼女同居不应以犯罪论处·····	(184)
十八、拐卖人口罪 ·····	(187)
一、有关拐卖人口罪的法律政策规定·····	(187)
二、怎样认定拐卖人口罪·····	(190)

三、疑案分析·····	(194)
1、人贩子征得被卖者同意，是否构成拐卖人口罪？·····	(194)
2、将拐骗的儿童先收养后贩卖，应怎样定性？·····	(197)
3、对陆××的行为应如何定性？·····	(199)
4、抢劫儿童以图出卖，应定拐卖人口罪·····	(201)
5、将他人低价买进高价卖出，应怎样处理？·····	(202)
十九、非法拘禁罪 ·····	(204)
一、有关非法拘禁罪的法律政策规定·····	(204)
二、怎样认定非法拘禁罪·····	(205)
三、疑案分析·····	(207)
1、是暴力干涉婚姻自由罪，还是非法拘禁罪？·····	(207)
2、是刑讯逼供罪，还是非法拘禁罪？·····	(209)
二十、非法侵入住宅罪 ·····	(210)
一、有关非法侵入住宅罪的法律政策规定·····	(210)
二、怎样认定非法侵入住宅罪·····	(211)
三、疑案分析·····	(213)
聚众在他人房内建坟烧香构成何罪？·····	(213)
二十一、侮辱罪 ·····	(215)
一、有关侮辱罪的法律政策规定·····	(215)
二、怎样认定侮辱罪·····	(215)
三、疑案分析·····	(217)
为搜表而当众撕开妇女衣服，应怎样	

定性?.....	(217)
二十二、诽谤罪	(219)
一、有关诽谤罪的法律政策规定.....	(219)
二、怎样认定诽谤罪.....	(220)
三、疑案分析.....	(222)
只说一句话,能否构成诽谤罪?	(222)
二十三、报复陷害罪	(223)
一、有关报复陷害罪的法律政策规定.....	(223)
二、怎样认定报复陷害罪.....	(224)
三、疑案分析.....	(226)
对肖××的报复行为应怎样处理?.....	(226)
二十四、抢劫罪	(228)
一、有关抢劫罪的法律政策规定.....	(228)
二、怎样认定抢劫罪.....	(229)
三、疑案分析.....	(236)
1、非法索要债款,应如何定性?.....	(236)
2、是故意伤害罪,还是抢劫罪?.....	(238)
3、陷害他人,强索财物,构成什么罪?.....	(240)
4、是抢夺罪,还是抢劫罪?	(242)
5、先敲诈,后抢劫,应如何定罪?.....	(244)
二十五、盗窃罪	(246)
一、有关盗窃罪的法律政策规定.....	(246)
二、怎样认定盗窃罪.....	(253)
三、疑案分析.....	(258)
1、盗窃亲属财物,是否构成犯罪?.....	(258)
2、是盗窃既遂、盗窃未遂,还是不构成犯	

罪?.....	(260)
3、盗窃支票, 骗取现金, 应如何定罪?...	(262)
4、是盗窃罪, 诈骗罪, 还是破坏交通设备 罪?.....	(263)
二十六、诈骗罪	(266)
一、有关诈骗罪的法律政策规定.....	(266)
二、怎样认定诈骗罪.....	(268)
三、疑案分析.....	(272)
1、是诈骗罪, 还是一般违法行为?.....	(272)
2、冒充交通监理骗取罚款, 应定何罪?...	(273)
3、为还贷款, 砸毁机器, 骗取保险金, 构 成何罪?.....	(275)
4、是拐卖人口罪, 还是诈骗罪?.....	(276)
二十七、抢夺罪	(277)
一、有关抢夺罪的法律政策规定.....	(277)
二、怎样认定抢夺罪.....	(278)
三、疑案分析.....	(281)
1、乘他人醉酒, 拿走其财物, 应定何罪?(281)	
2、抢人提包, 致人轻伤, 如何定性?.....	(283)
3 先骗后抢, 是诈骗罪, 还是抢夺罪?.....	(285)
二十八、敲诈勒索罪	(286)
一、有关敲诈勒索罪的法律政策规定.....	(286)
二、怎样认定敲诈勒索罪.....	(287)
三、疑案分析.....	(290)
1、是敲诈勒索罪, 还是一般违法行为? ...	(291)
2、是诈骗罪, 还是敲诈勒索罪?	(292)

3、是招摇撞骗罪，还是敲诈勒索罪？……	(293)
4、以抓赌为名，诈取钱财，应定何罪？…	(295)
二十九、贪污罪 ……	(296)
一、有关贪污罪的法律政策规定……	(296)
二、怎样认定贪污罪……	(299)
三、疑案分析……	(303)
1、偷换中奖的奖券，如何定性？……	(303)
2、内外勾结、盗窃鹅毛，应定何罪？……	(305)
三十、故意毁坏公私财物罪 ……	(307)
一、有关故意毁坏公私财物罪的法律政策规定…	(307)
二、怎样认定故意毁坏公私财物罪……	(308)
三、疑案分析……	(310)
1、是破坏交通工具罪，还是故意毁坏公私 财物罪？……	(311)
2、是放火罪、故意杀人罪，还是故意毁坏 公私财物罪？……	(312)
三十一、流氓罪 ……	(313)
一、有关流氓罪的法律政策规定……	(313)
二、怎样认定流氓罪……	(322)
三、疑案分析……	(326)
1、是故意伤害罪，还是流氓罪？……	(326)
2、借闹洞房之机侮辱妇女应定何罪？……	(328)
3、吸吮他人生殖器是否构成犯罪？……	(329)
4、以冒充民警等方法奸淫妇女多人，应定 何罪？……	(331)
5、在关押场所鸡奸他人应以犯罪论处……	(334)

三十二、窝藏罪、包庇罪	(335)
一、有关窝藏罪、包庇罪的法律政策规定.....	(335)
二、怎样认定窝藏罪、包庇罪.....	(337)
三、疑案分析.....	(340)
1、肖某的行为应如何定性?.....	(340)
2、是私放罪犯罪,还是窝藏罪?.....	(341)
三十三、冒充国家工作人员招摇撞骗罪	(343)
一、有关冒充国家工作人员招摇撞骗罪的法律政策规定.....	(343)
二、怎样认定冒充国家工作人员招摇撞骗罪.....	(343)
三、疑案分析.....	(346)
1、冒充公安人员,持枪索要财物,应定何罪?.....	(346)
2、方某的行为是否构成招摇撞骗罪?.....	(348)
3、是伪造公文罪,还是招摇撞骗罪?.....	(350)
三十四、赌博罪	(352)
一、有关赌博罪的法律政策规定.....	(352)
二、怎样认定赌博罪.....	(353)
三、疑案分析.....	(355)
是赌博罪,还是一般违法行为?.....	(355)
三十五、引诱妇女卖淫罪、容留妇女卖淫罪	(357)
一、有关引诱、容留妇女卖淫罪的法律政策规定.....	(357)
二、怎样认定引诱、容留妇女卖淫罪.....	(358)
三、疑案分析.....	(360)
是流氓罪、传授犯罪方法罪,还是引诱、容留妇女卖淫罪?.....	(360)

三十六、制作淫书、淫画罪，贩卖淫书、淫画罪……（362）

- 一、有关制作、贩卖淫书、淫画罪的法律政策规定……（362）
- 二、怎样认定制作、贩卖淫书、淫画罪……（365）
- 三、疑案分析……（368）
 - 何某的行为构成制作、贩卖淫画罪……（368）

三十七、窝赃罪、销赃罪……（369）

- 一、有关窝赃、销赃罪的法律政策规定……（369）
- 二、怎样认定窝赃罪、销赃罪……（370）
- 三、疑案分析……（372）
 - 1、莫某的行为不构成销赃罪……（372）
 - 2、是窝赃罪，还是一般违法行为？……（373）
 - 3、高某的行为构成犯罪吗？……（375）

三十八、拐骗儿童罪……（377）

- 一、有关拐骗儿童罪的法律政策规定……（377）
- 二、怎样认定拐骗儿童罪……（377）
- 三、疑案分析……（379）
 - 以拐骗的儿童作抵押，骗走他人耕牛，应如何定性？……（379）