

赵微·著

Уголовное право
Российской Федерации

俄罗斯联邦刑法



法律出版社
LAW PRESS CHINA

黑龙江省教育厅
人文社会科学研究项目资助



俄罗斯联邦刑法

Уголовное право
Российской Федерации

赵微·著



法律出版社

LAW PRESS CHINA

图书在版编目(CIP)数据

俄罗斯联邦刑法/赵微著. —北京:法律出版社,2003.5
ISBN 7-5036-4262-9

I. 俄… II. 赵… III. 刑法—研究—俄罗斯
IV. D951.24

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2003)第 030969 号

法律出版社·中国

责任编辑/王政君

装帧设计/孙杨

出版/法律出版社

编辑/法学学术出版中心

总发行/中国法律图书公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/陶松

开本/A5

印张/14.25 字数/373千

版本/2003年7月第1版

印次/2003年7月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

电话/010-63939796

网址/www.lawpress.com.cn

传真/010-63939622

法学学术出版中心/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

电子邮件/xueshu@lawpress.com.cn

读者热线/010-63939685 63939689 传真/010-63939701

中国法律图书公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)

传真/010-63939777

销售热线/010-63939792

网址/www.Chinalaw-book.com

010-63939778

书号:ISBN 7-5036-4262-9/D·3980

定价:25.00元

序

赵微女士是黑龙江大学法学院的副教授,既是我的同行也是我的学生。她在数年前就开始研究俄罗斯联邦刑法犯罪论,在我的建议和鼓励下扩展了研究视野,增加了刑罚论研究及俄罗斯联邦刑法典的译、释部分,最终于今年春天完成这本专著——《俄罗斯联邦刑法》。赵微几番向我索序,自以为,按照我的学识与年龄为人作序似乎还早,始终觉得这是耄耋老者才有的资格。赵微一再要求,我勉力为之。

刑法是犯罪法(criminal law)和刑罚法(penal law),认定犯罪和裁量刑罚是刑法学的研究之重。对于犯罪的成立,现代世界各国存在三种不同的类型:大陆法系刑法理论形成的是构成要件符合性——违法性——有责性三阶段的认定;英美刑法理论形成的是犯罪成立的双层模式,即犯罪的本体要件(包括行为和心态)和责任充足要件(即排除合法辩护的事由)的互补;前苏联刑法理论和继承之的俄罗斯联邦刑法与我国刑法理论在犯罪成立要件上形成的是构成要件的静态耦合。比较三种理论,大陆法系犯罪成立要件以层层递进的方式,逐渐获得犯罪是否成立的结论;英美犯罪成

立要件理论则是正反相成,后者主要是从诉讼意义上进行反证;俄罗斯和我国的犯罪构成要件理论同是一有俱有、一无俱无的静态平面构成。中俄传统刑法理论均认为:犯罪构成是刑事责任的惟一根据;构成要件是犯罪客体、犯罪客观方面、犯罪主体、犯罪主观方面四个要件正反相成而构成的静态平面组合。这一背景是研究俄罗斯刑法的理论基础与前提预设。

建国后,我国刑法理论界对前苏联与俄罗斯刑法的研究可分为两个阶段:一是建国后一段时期内学习前苏联模式时掀起的热潮,在各方面均效法前苏联的同时,对前苏联刑法理论加以移植,这一阶段以译著为主;二是近年来对俄罗斯联邦刑法的研究,这一研究主要是针对前苏联解体后转型时期俄罗斯刑法的发展而进行的,侧重于俄罗斯刑法的现状、历史继承和发展趋势的考察,这一阶段的成果包括译著和专著。赵微女士的《俄罗斯联邦刑法》是专门针对俄罗斯联邦刑法理论所作的研究,我认为该书有三个比较鲜明的特点:

一是,在注重学说史纵向对比的同时兼顾横向分析。俄罗斯联邦刑法理论脱胎于前苏联,无论是犯罪论,还是刑罚论都与前苏联刑法理论一脉相承。但是,俄罗斯联邦刑法理论较前苏联又有一定的新发展,赵微在本书中将这些内容补充进去,例如犯罪客体的分类方法、共同犯罪人的划分、一罪与数罪的理论、刑罚种类的增加、死刑的适用情况等都有一定的变化。与中国刑法相比,赵微在犯罪成立与犯罪构成的关系、犯罪构成要件与犯罪构成要素的界定以及犯罪构成与刑事责任根据的关系上都提出个人的看法和主张。本书关注到前苏联与俄罗斯刑法联邦理论上的紧密联系,作者在阐释时引入前苏联时期与俄罗斯联邦的学说见解,剖析观点异同,获得自己的结论。实际上,承自前苏联的我国刑法理论如果能够认识到母体理论的错位,将会给我国刑法理论带来一次革命。

二是,把握俄罗斯联邦刑法的动态发展进程。赵微女士的《俄罗斯联邦刑法》作为与我国同源的刑法研究性论著,能够以当代俄罗斯联邦的刑事立法理论为基础,以现代苏俄刑法典和现行俄罗斯联

邦刑法典为参照,着重考察其理论的演变及法条的含义,并在中俄刑法理论与实践的对比研究中发现我们自身的不足。这种以理论为主线、以立法为史料的分析结论能否为我国刑事立法所借鉴,自然是仁智互见的问题。

三是,资料翔实新颖。法典状况是研究部门法的前提,忽视一国刑事立法的研究是无的放矢的。从1997年1月1日《俄罗斯联邦刑法典》生效至今,国家杜马对刑法典的数十个法条进一步修订并完善。本书全面反映了这一系列立法修订的内容,为全面鸟瞰俄罗斯刑法的动态发展脉络提供了最新的素材,所以,其将立法及其修订缀录本书后,可资我国学者研究俄罗斯刑法的参考。

理论需要批评才有活力,一个宽松的学术环境应当是充满批评和争鸣精神的。我认为,赵微论著存在的不足在于:刑罚论的单薄。这种现象与俄罗斯刑法理论的研究本身相关,也与刑法学理论体系中犯罪论与刑罚论研究的不平衡相关。但瑕不掩瑜,赵微女士的《俄罗斯联邦刑法》仍是一本近年来介绍域外刑法理论的优秀著作。

它山之石,可以攻玉。域外刑法理论和刑事立法的研究,可以为我国刑法理论和刑事立法所借鉴,赵微的贡献正在于此。特别是我国刑事立法与刑法理论承自前苏联的模式,在某种意义上是与俄罗斯联邦刑法在同一轨迹上发展的,因此,关注前苏联与俄罗斯的刑事立法与刑法理论作为研究我国刑法发展的借鉴,更具有迫近的现实意义。作为她的同行与导师,我为赵微这部著作的出版深感欣悦,并期待她有更多更优秀的成果面世,是为序。

黄京平
2003年5月

目 录

绪论 刑法概述.....	(1)
一、刑法的概念	(1)
二、刑法的对象	(3)
三、刑法的任务	(4)
第一章 犯罪的概念.....	(7)
第一节 犯罪的概念及其历史演进.....	(7)
第二节 犯罪概念的特征.....	(11)
一、犯罪是具有社会危害性的行为	(12)
二、犯罪是具有刑事违法性的行为	(13)
三、犯罪是有罪过的行为	(16)
四、犯罪是应受刑罚惩罚的行为	(18)
第三节 犯罪的种类.....	(18)
第二章 犯罪构成的一般理论.....	(21)
第一节 犯罪构成的概念.....	(22)
第二节 犯罪构成的理论定位.....	(25)
第三节 犯罪构成的分类.....	(26)
一、依据犯罪的社会危害性的程度的不同,可以把犯罪 构成分为基本的犯罪构成、具有加重情节的犯罪构 成和具有减轻情节的犯罪构成	(26)

二、依据犯罪构成结构的不同,还可以把犯罪构成区分为:简单的犯罪构成和复杂的犯罪构成·····	(27)
三、依据犯罪客观方面对犯罪的描述的不同,又可以把犯罪构成分为:实体的犯罪构成、形式的犯罪构成和危险的犯罪构成·····	(28)
第三章 犯罪构成要件 ·····	(30)
第一节 犯罪客体 ·····	(30)
一、犯罪客体的概念·····	(30)
二、犯罪客体的分类·····	(32)
第二节 犯罪客观方面 ·····	(37)
一、犯罪客观方面和犯罪构成的客观方面·····	(37)
二、犯罪客观方面的刑事法律意义·····	(40)
三、犯罪客观方面的主要要素(特征)·····	(41)
第三节 犯罪主体 ·····	(46)
一、刑事责任年龄·····	(47)
二、刑事责任能力·····	(49)
三、专门主体的补充特征·····	(52)
四、犯罪主体与犯罪人个性·····	(54)
第四节 犯罪主观方面 ·····	(56)
一、罪过·····	(59)
二、犯罪的动机和目的·····	(62)
三、犯罪人的情绪状况·····	(63)
四、无罪过致害·····	(64)
第四章 刑事责任及其根据 ·····	(66)
第一节 刑事责任的概念 ·····	(66)
第二节 刑事责任的根据 ·····	(67)
第三节 刑事责任根据的历史演进 ·····	(69)
第五章 犯罪的实施阶段 ·····	(77)
第一节 犯罪实施阶段的概念和种类 ·····	(77)

一、故意犯罪的实施阶段的概念	(78)
二、故意犯罪的实施阶段的种类	(79)
第二节 犯罪既遂	(80)
一、犯罪既遂的概念	(80)
二、犯罪既遂的特征	(80)
第三节 犯罪预备	(83)
一、犯罪预备的概念	(83)
二、预备犯罪的特征	(84)
三、预备犯罪的法律后果	(85)
第四节 犯罪未遂	(86)
一、犯罪未遂的概念	(86)
二、犯罪未遂的特征	(86)
三、犯罪未遂的分类	(89)
四、犯罪未遂的法律后果	(92)
第五节 犯罪中止	(92)
一、犯罪中止的概念	(93)
二、犯罪中止的特征	(93)
三、犯罪中止的法律后果	(96)
第六章 共同犯罪	(98)
第一节 共同犯罪的概念及其历史演进	(98)
一、共同犯罪的概念	(98)
二、共同犯罪概念的历史演进	(99)
第二节 共同犯罪的特征	(102)
一、共同犯罪的客观特征	(103)
二、共同犯罪的主观特征	(105)
第三节 共同犯罪人的分类	(108)
一、实行犯	(109)
二、组织犯	(111)
三、教唆犯	(111)

四、帮助犯	(111)
第四节 共同犯罪的分类.....	(112)
一、以共同人实施的犯罪客观方面的性质的不同,可以 分为两种:简单的共同犯罪和复杂的共同犯罪.....	(115)
二、以共同实施的犯罪是否事先存在预谋及其预谋的 程度为标准,可将共同犯罪的形式可分为:事前无 通谋的犯罪、事前通谋的犯罪.....	(116)
第五节 共同犯罪人的刑事责任.....	(120)
一、共同犯罪人刑事责任根据的理论争议	(120)
二、共同犯罪人刑事责任的根据	(123)
三、共同犯罪人的量刑	(125)
第七章 排除行为犯罪性的情形.....	(127)
第一节 排除行为犯罪性的情形的概念和种类.....	(127)
一、排除行为犯罪性的情形的概念	(127)
二、排除行为犯罪性情节的种类	(130)
第二节 正当防卫.....	(131)
一、正当防卫的概念	(131)
二、正当防卫的条件	(133)
三、防卫过当的法律后果	(140)
第三节 拘捕人犯造成的损害.....	(141)
一、拘捕人犯造成的损害的概念	(141)
二、拘捕人犯造成损害的免责条件	(142)
第四节 紧急避险.....	(145)
一、紧急避险的概念	(145)
二、紧急避险的条件	(146)
第五节 身体或心理受到强制.....	(150)
第六节 正当风险.....	(151)
一、正当风险的概念	(151)
二、正当风险的合法条件	(152)

三、正当风险与紧急避险的联系与区别	(153)
第七节 执行命令或指令	(153)
一、执行命令或指令的概念	(153)
二、作为排除行为犯罪性的命令或指令的条件	(154)
第八章 复数犯罪	(156)
第一节 复数犯罪的概念、特征及其研究的意义	(156)
一、复数犯罪的概念	(156)
二、复数犯罪的特征	(159)
三、研究复数犯罪的意义	(162)
第二节 复数犯罪与单一犯罪	(167)
一、单一犯罪的概念和分类	(167)
二、复数犯罪的分类标准	(177)
三、复数犯罪的种类	(180)
第九章 刑罚的概念和目的	(199)
第一节 刑罚的概念	(199)
一、刑罚的一般概念	(200)
二、刑罚的特征	(201)
第二节 刑罚的目的	(203)
一、关于刑罚是否应具有“报复目的”的争论	(204)
二、俄罗斯联邦刑法典与刑事执行法典在“恢复公正” 这一目的上的理论分歧	(206)
三、俄罗斯联邦刑法典确认的刑罚目的	(210)
第十章 刑罚体系	(214)
第一节 刑罚体系的概念及分类	(214)
一、刑罚体系的概念	(214)
二、刑罚体系的分类	(216)
第二节 刑罚的种类	(217)
一、与限制和剥夺自由无关的刑罚	(217)
二、限制和剥夺自由的刑罚	(224)

三、死刑	(231)
第十一章 刑罚裁量	(242)
第一节 刑罚裁量的一般原则	(243)
第二节 减轻刑罚的情节	(246)
一、因偶然因素所致而初次犯轻罪	(246)
二、犯罪人系未成年人	(247)
三、犯罪人系孕妇	(248)
四、犯罪人有年幼的子女	(249)
五、因沉重的生活所迫或出于同情的动机而犯罪	(250)
六、身体或心理受到强制或受物质、职务或其他从属关 系的支配而犯罪	(251)
七、因不法地实施正当防卫、拘捕人犯、紧急避险、正当 风险、执行命令或指令而构成的犯罪	(252)
八、由于受害人的不法行为或不道德行为引发的犯罪	(252)
九、投案自首,积极协助揭露犯罪、揭发同案罪犯和起 获赃物	(253)
十、在犯罪实施后立即对受害人进行医疗救助和其他 抢救措施,主动赔偿犯罪的物质损失及精神损害, 及实施其他能够补偿犯罪损失的行为	(254)
第三节 加重刑罚的情节	(255)
一、多次犯罪、累犯	(255)
二、造成严重后果的	(256)
三、团伙犯罪、有预谋的团伙犯罪、团体犯罪或集团犯 罪的	(256)
四、在犯罪中起到特殊的积极作用的	(256)
五、引诱严重的精神病患者、酗酒的人或者未达到刑事 责任年龄的人犯罪的	(257)
六、出于民族、种族、宗教信仰的仇恨或抵触,为报复他 人的合法行为及其为了掩盖其他罪行或为其他犯	

罪制造条件而犯罪的	(258)
七、对执行职务或履行义务者本人及近亲属实施犯罪 的	(258)
八、对明知是怀孕的妇女而实施犯罪,对幼年的人、其 他没有自卫能力或孤立无援的人实施犯罪或者对 从属于罪犯的人实施犯罪的	(259)
九、犯罪手段特别残忍,虐待、侮辱及其折磨受害人的 ..	(260)
十、使用武器、弹药、爆炸物品、爆破装置或仿造爆破装 置、专门制造的器械、剧毒物质和放射性物质、药品 和其他化学品而犯罪,及其对仇人采用身体或精神 的强制而迫使其犯罪的	(260)
十一、在紧急状态、自然灾害、或者其他社会灾害及其 在聚众骚乱中实施犯罪的	(260)
十二、利用他人的职务地位或合同及对犯罪人的信任 而实施犯罪的	(261)
十三、利用国家权力机关代表的制服或证件而犯罪的 ..	(261)
附录:《俄罗斯联邦刑法典》及评析	(263)
第一编 刑 法.....	(263)
第一章 俄罗斯联邦刑法典的任务和原则.....	(263)
第二章 刑法的时间效力和空间效力.....	(265)
第二编 犯 罪.....	(267)
第三章 犯罪的概念和犯罪的种类.....	(267)
第四章 承担刑事责任的人.....	(270)
第五章 罪 过.....	(272)
第六章 未完成的犯罪.....	(274)
第七章 共同犯罪.....	(275)
第八章 排除行为犯罪性的情形.....	(277)
第三编 刑 罚.....	(280)
第九章 刑罚的概念、目的和种类	(280)

第十章 刑罚裁量	(289)
第四编 刑事责任和刑罚的免除	(297)
第十一章 刑事责任的免除	(297)
第十二章 免除刑罚	(299)
第十三章 大赦、特赦、前科	(302)
第五编 未成年人的刑事责任	(304)
第十四章 未成年人刑事责任和刑罚的特点	(304)
第六编 医疗性强制措施	(308)
第十五章 医疗性强制措施	(308)
第七编 侵害人身的犯罪	(312)
第十六章 侵害生命和健康的犯罪	(312)
第十七章 侵犯自由、名誉和人格尊严的犯罪	(321)
第十八章 侵犯性的不可侵犯权或人的性自由的犯罪	(324)
第十九章 侵犯普通人及公民的宪法权利和自由的犯罪	(326)
第二十章 侵害家庭和未成年人的犯罪	(333)
第八编 经济领域的犯罪	(336)
第二十一章 侵犯财产罪	(336)
第二十二章 经济活动领域的犯罪	(344)
第二十三章 在商业或其他经济组织劳务中侵犯利益罪	(363)
第九编 危害公共安全和秩序的犯罪	(366)
第二十四章 危害公共安全的犯罪	(366)
第二十五章 危害居民健康和社会公德的犯罪	(379)
第二十六章 生态犯罪	(388)
第二十七章 危害交通安全和交通营运安全的犯罪	(396)
第二十八章 计算机信息领域的犯罪	(400)
第十编 危害国家政权的犯罪	(401)

第二十九章 侵犯宪法制度的基础和国家安全 犯罪	(401)
第三十章 危害国家政权、国家公务利益和地方自治机关 公务利益的犯罪	(406)
第三十一章 妨害司法的犯罪	(412)
第三十二章 破坏管理秩序的犯罪	(421)
第十一编 违反军职罪	(427)
第三十三章 违反军职罪	(427)
第十二编 破坏人类和平与安全的犯罪	(435)
第三十四章 破坏人类和平与安全的犯罪	(435)
参考书目	(438)
后 记	(440)

绪论 刑法概述

一、刑法的概念

在俄罗斯刑法理论界,对刑法这一概念的理解没有统一的定论,如有学者认为,刑法是国家最高权力机关认可的刑事责任的根据和原则,规定的何种行为具有社会危害性并构成犯罪、对犯罪人裁量适用的刑罚方法及其他刑事制裁措施的规范性法令。^①也有学者认为,“刑法,就是确定刑事责任的根据、原则、条件和刑罚的目的,犯罪及其相应的刑罚种类的俄罗斯法律体系中的一个部门。”^②但基本上能够被大多数学者认同的定义是A. B. 纳乌莫夫的主张,即“刑法,就是规定了什么样的行为是犯罪、并对实施了犯罪的人适用什么

① И. Л. 克鲁戈里科夫主编:《刑法学实习课》教学参考书,莫斯科“БЕК”出版社1997年俄文版,第13页。

② А. Н. 伊戈纳托夫教授、Ю. А. 克拉西科夫教授主编:《俄罗斯刑法学》高等学校教材第二卷,总则第一册,莫斯科“规范一信息”出版社2000年俄文版,第1页。

样的刑罚和其他刑事法律制裁方法,确立追究刑事责任及排除刑事责任和刑罚的根据的统一的法律规范的部门法。”^① 如果用一句话来概括,俄罗斯的刑法,就是规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律规范的总和。因为,刑法具有自身独特的调整对象,是认定犯罪和刑事责任并施以刑罚的基础。

在古俄罗斯“刑法”这一术语具有“以头担保”的意思,俄语表述为“отвечать головой”,^② 即由于实施了具有危害的行为而必须用生命作为代偿。在《普斯科夫审判规则》第96条至第98条的规定中,“головщина”就是“杀人”的意思。所以在古罗斯,刑法与刑罚基本是一致的。而现代的大多数俄罗斯人对刑法的第一印象就是经常提到的“法律”、“法学家”、“法学”等概念,他们认为,刑法是最广泛的、最主要的、而且必然要触及每个人的权利领域的问题。目前俄罗斯的刑法学界对刑法这一概念做出两种解释,一种是刑事立法规范体系,另一种是刑事法律科学。但他们也不否认,刑法与刑罚的关系的确是很密切的,俄罗斯刑法设立了一整套明确的刑罚系统,国家权力的许多机构也专门是为了实现刑法的目的而设立的。

俄罗斯联邦刑法是依据俄罗斯联邦宪法而产生的,根据俄罗斯联邦宪法的规定,俄罗斯联邦刑法最普通的原则就是,保障公民不再承担规定在俄罗斯联邦宪法中的刑事责任,认定某行为构成犯罪并予以刑罚惩罚的,只能依据1997年1月1日生效的《俄罗斯联邦刑法典》。而这部现行刑法典是1996年5月24日由国家杜马通过、并于1996年6月5日得到联邦会议的批准,于1996年6月13日经俄罗斯联邦总统签署的。在此之前,俄罗斯的刑事立法经历过漫长的发展进程,从封建农奴制的1845年《刑罚和感化法典》、资产阶级的

^① A. B. 纳乌莫夫著:《俄罗斯刑法》(总则),莫斯科“БЕК”出版社2000年俄文版,第13页。

^② 转引自 A. И. 戈洛别耶娃教授主编:《俄罗斯刑法讲义》第一卷,远东大学出版社1999年俄文版,第5页。