

刑法司法解释

解读与适用

■ 段启俊 王红兵 [编著]

XINGFA
SIFA
JIESHI
JIEDU YU
SHIYONG

人民法院出版社
RENMIN FAYUAN CHUBANSHE

刑法司法解释 解读与适用

段启俊 王红兵 编著

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

刑法司法解释解读与适用/段启俊 王红兵编著.
-北京:人民法院出版社, 2003. 10
ISBN 7-80161-624-3

I. 刑… II. ①段…②王… III. ①刑法-法律解
释-中国②刑法-法律适用-中国
IV. D924.05②D925.205

中国版本图书馆CIP数据核字(2003)第084372号

刑法司法解释解读与适用

段启俊 王红兵编著

责任编辑	辛言 高林
出版发行	人民法院出版社
地 址	北京市朝阳区安慧北里(亚运村)安园甲9号(100101)
电 话	(010) 65290579(责任编辑) 65290516(出版部) 65290558 65290559(发行部)
网 址	www. courtpress. com
E-mail	courtpress@sohu.com
印 刷	保定市印刷厂
经 销	全国新华书店
开 本	890×1240毫米 A5
字 数	630千字
印 张	22.625
版 次	2003年10月第1版·2003年10月第1次印刷
书 号	ISBN 7-80161-624-3/D·624
定 价	48.00元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装,请与出版社联系调换)

序

刑法司法解释是实现刑事法治统一的重要手段。我国幅员辽阔,由于地域特点、风俗习惯、经济发展程度等原因,各地司法机关在理解适用法律上存在着一定的差异,虽然这种差异并不是本质上的,却影响到我国刑事法治的协调和国家法律的统一实施,造成不同地域适用法律效果的不平衡。现行刑法明文规定了罪刑法定原则,但是无论是立法技术使然,还是从立法权实现出发,都不可能事无巨细地规定刑法规范的各种适用情形或者犯罪可能的各种客观表现,因而在理解、适用法律上难免聚讼纷纭。我国目前诉讼体制实行两审终审,最高人民法院直接审理的刑事案件的数量很少,基本上仅限于部分罪名的死刑核准案件,加之现行宪政体制排斥判例作为法律渊源的可能性,因而在我国确立刑事判例制度从目前看还不具有现实性;但是,无论从理性角度分析,还是从实用主义出发,都不可能漠视法律解释上的争论及由此导致的各行其是,司法解释这一制度应运而生即在情理之中。虽然司法解释并不能作为法律渊源,但是在协调统一司法、指导办案、解决司法者认识的分歧上其功能无疑是巨大的。

1981年6月10日全国人大常委会通过《关于加强法律解释工作的决议》以来,最高人民法院、最高人民检察院针对1979年刑法典和1997年修订通过的现行刑法典发布了大量的刑法司法解释。这些司法解释的出台对于澄清法律疑点、准确适用法律、统一法律适用标准、增强司法实践的操作性等方面提供积极指导,在整个刑事法治的实现中起到不可或缺的重要作用。在积极肯定刑法司法解释体制的合法性以及司法解释的指导作用的同时,有些司法解释的内容还有可商榷之处,围绕着司法解释本身亦有诸多理论问题亟待解决,

例如刑事司法解释权限的归属及其范围、效力，刑事司法解释的溯及力，刑事司法解释的限度，刑事司法解释的附属性，与罪刑法定原则的关系，司法解释与立法解释的关系，刑事司法解释的原则、方法，等等。目前刑法学界对这些问题已有所讨论，但是研究深度、广度还有待扩展。

现行刑法典施行以来，大量刑法司法解释随着法律实施中问题的出现而不断出台，如何准确适用这些解释，梳理其与刑法典之间以及不同解释之间的关系，是一项内容繁琐但意义重大的工作。它要求作者能够全局性地把握刑事司法解释的发展脉络，准确地理解司法解释出台的背景与意图，深刻领会解释内容的具体指涉，同时还要明晰司法解释本身可能存在的不足。对作者学术功底、专业水平的要求无疑是很高的。湖南大学法学院的两位青年学者段启俊、王红兵，肯于将这项“费力”的工作承担起来，尝试对刑法司法解释进行解读与适用研究，其迎难而进的学术勇气是值得嘉许的。

通读《刑法司法解释解读与适用》后，感到无论是作者解读的角度，还是编排的体例，都给人一种耳目一新的感觉。它为司法实务界准确理解与适用刑法司法解释提供了一本不可多得的参考书籍，值得刑法学界特别是刑法实务界的同仁阅读。瑕不掩玉、玉不掩瑕。本书中的一些观点，或许还可商榷推敲，但是作为问题提出，其本身即具有积极意义。希望作者能够将刑法司法解释的研究继续深入下去，发表更具学术价值和应用价值的成果，为共同推动我国刑事法治的发展继续作出贡献。

赵秉志

2003年10月于北京

赵秉志先生系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，中国法学会刑法学研究会会长，国际刑法学协会中国分会副主席。

前 言

为了准确地理解和适用刑法，使某些原则性规定的刑法条文及其中的模糊情节更具可操作性，刑法司法解释也就应运而生了。刑法司法解释的出台与准确适用，对于弥补立法不足，解决执法不统一的状况等方面起着至关重要的作用。近年来，本书作者对刑法司法解释执着地进行了系统的比较研究，发现其中确有许多问题值得大家关注：这里面既有新司法解释废止或部分废止旧司法解释的问题，又有刑法修正案及立法解释使某个司法解释或其中的某些条文失效的问题；既有司法解释之间相互冲突、不协调的问题，又有司法解释规定不尽合理的问题；既有规定有歧义的问题，又有规定模糊、需要更具体化的问题。上述问题的存在同时还会引发更多的其他问题。所有这些会让我们在具体适用时稍不留神就会出现偏差。因而，对刑法司法解释进行解读与适用研究，是一件很有现实意义的工作。笔者将研究成果形成文字，希冀在推进严格执法、准确执法方面尽自己的微薄之力。

本书具有如下的特点：

一、全面。本书对1997年3月刑法修订以来至2003年9月的所有实体法的司法解释都予以收录，并对其中认为有必要予以解读的，进行了独具特色的解读。对解读的司法解释，注意保持内容的完整性，这样，读者在阅读解读内容时，也同时知道司法解释是怎样规定的。而对没有解读的部分，本书以附录形式出现。这样“全面”收录的目的，就是为了便于读者查阅与适用。

二、准确。本书对司法解释的解读参阅了大量的理论著作，参考了“两高”有关人员对司法解释所作出的“理解与适用”，同时，

参用了大量的相关案例。应该说,解读是在极力地追求准确。当然,追求目标是否达到,应由读者评说。

三、理论与实践紧密结合。本书的解读不是纯理论性的,也不同于“两高”有关人员对司法解释所作出的“理解与适用”,而是结合具体案例进一步阐释,尤其是对司法解释中的模糊情节进行了具体阐释,使读者对司法解释条文的理解不局限在感性认识上,而是得到升华,上升到理性认识。

四、“与时俱进”。本书的解读不是“就事论事”,而是在全面了解、研究司法解释、刑法修正案以及立法解释的基础上进行的。对失效的或被废止的条文解读时不再对条文的含义进行阐述,而是指出已被刑法修正案、某一立法解释或新的司法解释所替代,今后的适用应以新的规定为准;对作者看来,规定明显不合理的地方,则大胆阐述自己的不同见解。整本书体现了作者是用发展的眼光来进行纵向与横向的比较研究,应该说,本书也体现了作者紧跟时代,与时俱进的严谨的治学态度。

本书在体例上采取先“总则”后“分则”顺序排列。对“分则”部分,是按照各类罪的顺序进行排列的,有些司法解释涉及到两个或两个以上类罪,编排时以“主罪”所属类罪排列。每章的排列顺序一般是按照司法解释出台时间的先后为参照。为便于查阅,将关于某一刑法适用问题的多个司法解释尽量排列在一起。

由于作者水平有限,解读中疏漏不当之处在所难免,请读者批评指正。

作者谨识

2003年10月于长沙

- 《中华人民共和国刑法》第九十三条第二款的解释》的通知…… (33)
11. 最高人民检察院关于《全国人大常委会关于〈中华人民共和国刑法〉第九十三条第二款的解释》的时间效力的批复… (35)
12. 最高人民法院关于审理经济纠纷案件涉及经济犯罪嫌疑人
若干问题的规定 …………… (36)

第二章 刑罚及其适用司法解释

1. 最高人民法院关于对故意伤害、盗窃等严重破坏社会秩序
的犯罪分子能否附加剥夺政治权利问题的批复 …………… (39)
2. 最高人民法院关于处理自首和立功具体应用法律若干问题
的解释 …………… (41)
3. 最高人民法院关于对怀孕妇女在羁押期间自然流产审判时
是否可以适用死刑问题的批复 …………… (59)
4. 最高人民检察院关于对跨越修订刑法施行日期的继续犯罪、
连续犯罪以及其他同种数罪应如何具体适用刑法问题的
批复 …………… (62)
5. 最高人民法院关于授权高级人民法院和解放军军事法院核
准部分死刑案件的通知 …………… (66)
6. 最高人民法院关于办理减刑、假释案件具体应用法律若干
问题的规定 …………… (68)
7. 最高人民法院关于适用财产刑若干问题的规定 …………… (72)
8. 最高人民法院关于刑事附带民事诉讼范围问题的规定 …… (74)
9. 最高人民法院、最高人民检察院关于适用刑事司法解释
时间效力问题的规定 …………… (75)
10. 最高人民法院关于撤销缓刑时罪犯在宣告缓刑前羁押的
时间能否折抵刑期问题的批复 …………… (76)
11. 最高人民检察院关于已满十四周岁不满十六周岁的人承
担刑事责任范围问题的复函 …………… (77)

12. 最高人民法院关于死刑缓期执行的期间如何确定问题的
批复 (79)

第二编 关于刑法分则的司法解释

第一章 危害国家安全罪司法解释

1. 最高人民法院关于审理为境外窃取、刺探、收买、非法
提供国家秘密、情报案件具体应用法律若干问题的解释 (83)

第二章 危害公共安全罪司法解释

1. 最高人民法院关于审理非法制造、买卖、运输枪支、弹药、
爆炸物等刑事案件具体应用法律若干问题的解释 (95)
2. 最高人民检察院关于将公务用枪作借债质押的行为如何
适用法律问题的批复 (116)
3. 最高人民法院关于审理交通肇事刑事案件具体应用法律
若干问题的解释 (119)
4. 最高人民法院关于对采用破坏性手段盗窃正在使用的油
田输油管道中油品的行为如何适用法律问题的批复 (129)

第三章 破坏社会主义市场经济秩序罪司法解释

1. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理生产、销售伪
劣商品刑事案件具体应用法律若干问题的解释 (131)
2. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理非法生产、销
售、使用禁止在饮料和动物饮水中使用的药品等刑事

案件具体应用法律若干问题的解释	(159)
3. 最高人民法院关于审理走私刑事案件具体应用法律若干问题的解释	(164)
4. 最高人民法院、最高人民检察院、海关总署关于办理走私刑事案件适用法律若干问题的意见	(190)
5. 最高人民检察院关于擅自销售进料加工保税货物的行为法律适用问题的解释	(201)
6. 最高人民法院关于审理骗购外汇、非法买卖外汇刑事案件具体应用法律若干问题的解释	(202)
7. 最高人民法院、最高人民检察院关于印发《办理骗汇、逃汇犯罪案件联席会议纪要》的通知	(213)
8. 最高人民法院关于农村合作基金会从业人员犯罪如何定性问题的批复	(217)
9. 最高人民法院关于审理伪造货币等案件具体应用法律若干问题的解释	(219)
10. 最高人民法院关于审理骗取出口退税刑事案件具体应用法律若干问题的解释	(227)
11. 最高人民法院关于审理偷税抗税刑事案件具体应用法律若干问题的解释	(236)
12. 最高人民法院关于审理非法出版物刑事案件具体应用法律若干问题的解释	(248)
13. 最高人民法院关于审理倒卖车票刑事案件有关问题的解释	(254)
14. 最高人民法院关于审理扰乱电信市场管理秩序案件具体应用法律若干问题的解释	(257)
15. 最高人民法院关于对变造、倒卖变造邮票行为如何适用法律问题的解释	(264)
16. 最高人民法院关于情节严重的传销或者变相传销行为如何定性问题的批复	(265)

17. 最高人民法院关于办理非法经营食盐刑事案件具体应用法律若干问题的解释 (268)

第四章 侵犯公民人身权利、民主权利罪司法解释

1. 最高人民法院关于审理拐卖妇女案件适用法律有关问题的解释 (270)
2. 最高人民法院关于审理强奸案件有关问题的解释 (273)
3. 最高人民法院关于行为人不明知是不满十四周岁的幼女，双方自愿发生性关系是否构成强奸罪问题的批复 (276)
4. 最高人民法院关于对为索取法律不予保护的债务非法拘禁他人行为如何定罪问题的解释 (281)

第五章 侵犯财产罪司法解释

1. 最高人民法院关于审理盗窃案件具体应用法律若干问题的解释 (283)
2. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家工商局关于依法查处盗窃、抢劫机动车案件的规定 (303)
3. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部关于铁路运输过程中盗窃罪数额认定标准问题的规定 (306)
4. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部关于盗窃罪数额认定标准问题的规定 (307)
5. 最高人民检察院关于单位有关人员组织实施盗窃行为如何适用法律问题的批复 (308)
6. 最高人民法院关于村民小组组长利用职务便利非法占有公共财物行为如何定性问题的批复 (311)
7. 最高人民法院关于对受委托管理、经营国有财产人员挪用国有资金行为如何定罪问题的批复 (313)

8. 最高人民法院关于敲诈勒索罪数额认定标准问题的规定··· (315)
9. 最高人民法院关于如何理解刑法第二百七十二规定的
“挪用本单位资金归个人使用或者借贷给他人”问题
的批复 (317)
10. 最高人民法院关于挪用尚未注册成立公司资金的行为
适用法律问题的批复 (319)
11. 最高人民法院关于审理抢劫案件具体适用法律若干问题
的解释 (320)
12. 最高人民法院关于抢劫过程中故意杀人案件如何定罪问
题的批复 (328)
13. 最高人民法院关于在国有资本控股、参股的股份有限公
司中从事管理工作的人员利用职务便利非法占有本公
司财物如何定罪问题的批复 (332)
14. 最高人民法院关于审理抢劫案件具体适用法律若干问题
的解释 (335)

第六章 妨害社会管理秩序罪司法解释

1. 最高人民法院关于审理破坏土地资源刑事案件具体应用
法律若干问题的解释 (342)
2. 最高人民法院关于审理破坏森林资源刑事案件具体应用
法律若干问题的解释 (351)
3. 最高人民法院关于审理破坏野生动物资源刑事案件具体
适用法律若干问题的解释 (368)
4. 最高人民法院关于审理非法采矿、破坏性采矿刑事案件
具体适用法律若干问题的解释 (379)
5. 最高人民检察院关于以暴力方法阻碍事业编制人员依法
执行行政执法职务是否可对侵害人以妨害公务罪论处
的批复 (391)

-
6. 最高人民法院关于审理黑社会性质组织犯罪的案件具体应用法律若干问题的解释 (392)
 7. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理伪造、贩卖伪造的高等院校学历、学位证明刑事案件如何适用法律若干问题的解释 (401)
 8. 最高人民法院关于审理拒不执行判决、裁定案件具体应用法律若干问题的解释 (404)
 9. 最高人民法院关于审理组织、运送他人偷越国(边)境等刑事案件适用法律若干问题的解释 (415)
 10. 最高人民法院关于审理毒品案件定罪量刑标准有关问题的解释 (423)
 11. 最高人民检察院关于构成嫖宿幼女罪主观上是否需要具备明知要件的解释 (430)
 12. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理组织和利用邪教组织犯罪案件具体应用法律若干问题的解释 (432)
 13. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理组织和利用邪教组织犯罪案件具体应用法律若干问题的解释(二) ... (446)
 14. 最高人民法院、高人民检察院关于办理组织和利用邪教组织犯罪案件具体应用法律若干问题的解释 (463)

第七章 危害国防利益罪司法解释

1. 最高人民法院关于审理非法生产、买卖武装部队车辆号牌等刑事案件具体应用法律若干问题的解释 (471)

第八章 贪污贿赂罪司法解释

1. 最高人民检察院关于挪用国库券如何定性问题的批复 (481)
2. 最高人民法院关于审理挪用公款案件具体应用法律若干

- 问题的解释 (483)
3. 最高人民检察院关于国家工作人员挪用非特定公物能否定罪
的请示的批复 (496)
4. 最高人民检察院关于挪用公款给私有公司、私有企业使用
行为的法律适用问题的批复 (497)
5. 最高人民法院关于如何认定挪用公款归个人使用有关问
题的解释 (498)
6. 最高人民检察院关于挪用失业保险基金和下岗职工基本
生活保障资金的行为适用法律问题的批复 (499)
7. 最高人民法院关于审理贪污、职务侵占案件如何认定共
同犯罪几个问题的解释 (500)
8. 最高人民法院关于国家工作人员利用职务上的便利为他
人谋取利益离退休后收受财物行为如何处理问题的批
复 (505)

第九章 渎职罪司法解释

1. 最高人民法院关于未被公安机关正式录用的人员狱医能
否构成失职致使在押人员脱逃罪主体问题的批复 (507)
2. 最高人民检察院关于合同制民警能否成为玩忽职守罪主
体问题的批复 (510)
3. 最高人民检察院关于属工人编制的乡(镇)工商所所长
能否依照刑法第三百九十七条的规定追究刑事责任问
题的批复 (511)
4. 最高人民检察院关于企业事业单位的公安机构在机构改
革过程中其工作人员能否构成渎职侵权犯罪主体问题
的批复 (512)
5. 最高人民检察院关于工人等非监管机关在编监管人员私
放在押人员行为和失职致使在押人员脱逃行为适用法

律问题的解释	(513)
--------------	-------

第十章 军人违反职责罪司法解释

1. 最高人民法院、最高人民检察院关于对军人非战时逃离 部队的行为能否定罪处罚问题的批复	(516)
---	-------

第十一章 综合类司法解释

1. 最高人民法院关于执行《中华人民共和国刑法》确定罪 名的规定	(517)
2. 最高人民法院、最高人民检察院关于执行《中华人民共 和国刑法》确定罪名的补充规定	(535)
3. 最高人民法院、最高人民检察院关于执行《中华人民共 和国刑法》确定罪名的补充规定（二）	(538)
4. 最高人民法院、最高人民检察院关于办理妨害预防、控 制突发传染病疫情等灾害的刑事案件具体应用法律若 干问题的解释	(539)
5. 最高人民检察院关于人民检察院直接受理立案侦查案件 立案标准的规定（试行）	(544)
6. 最高人民检察院、公安部关于经济犯罪案件追诉标准的 规定	(569)

附 录

1. 中华人民共和国刑法	(589)
2. 全国人民代表大会常务委员会关于惩治骗购外汇、逃汇 和非法买卖外汇犯罪的决定	(681)

3. 全国人民代表大会常务委员会关于取缔邪教组织、防范 和惩治邪教活动的决定	(683)
4. 中华人民共和国刑法修正案	(685)
5. 中华人民共和国刑法修正案（二）	(689)
6. 中华人民共和国刑法修正案（三）	(690)
7. 中华人民共和国刑法修正案（四）	(692)
8. 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法 法》第九十三条第二款的解释	(695)
9. 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法 法》第二百二十八条、第三百四十二条、第四百一十 条的解释	(696)
10. 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法 法》第二百九十四条第一款的解释	(697)
11. 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法 法》第三百八十四条第一款的解释	(698)
12. 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法 法》第三百一十三条的解释	(699)
13. 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法 法》第九章渎职罪主体适用问题的解释	(701)
14. 最高人民法院 最高人民检察院关于办理非法制造、买 卖、运输、储存毒鼠强等禁用剧毒化学品刑事案件具 体适用法律若干问题的解释	(702)
参考书目	(705)
后 记	(707)

第一编

关于刑法总则的司法解释