



Changjian Zuixing Xinlun

常见罪行新论

主编 / 赵廷光 张正新

本书在简单论述罪名与罪行、法定刑、犯罪构成要件及其要件、犯罪既遂形态与未遂形态的基础上，在定罪不但要定到罪名而且必须定到罪行原则的指导下，根据相关统计对司法实践中常见罪名所涵盖的具体罪行的构成要件、法定刑以及认定中需要注意的特殊问题进行了深入分析，对于准确认定具体罪行具有相当的参考价值。



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



常见罪行新论

作者/译者/编者

ISBN



Changjian Zuixing Xinlun

常见罪行新论

主编 / 赵廷光 张正新



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

常见罪行新论 / 赵廷光, 张正新主编. —北京:
法律出版社, 2014. 7
ISBN 978 - 7 - 5118 - 6590 - 8

I. ①常… II. ①赵… ②张… III. ①犯罪—研究—
中国 IV. ①D924. 114

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 147877 号

常见罪行新论

赵廷光 张正新 主编

策划编辑 刘伟俊
责任编辑 刘伟俊
装帧设计 汪奇峰

© 法律出版社·中国

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

版本 2014 年 9 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 固安华明印业有限公司

印张 25.75 字数 488 千

印次 2014 年 9 月第 1 次印刷

编辑统筹 独立项目策划部

经销 新华书店

责任印制 张建伟

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 6590 - 8

定价:46.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

前 言

罪行作为犯罪行为或者具体犯罪的简称,是我国刑法学中的核心概念,是研究刑法学的逻辑起点和归宿。但遗憾的是,我国传统刑法学长期缺少对罪行的研究,无法有效建立统领刑法学体系的核心概念,进而在论述具体犯罪时往往将罪行与罪名混为一谈,将刑事责任与法定刑相提并论,阻碍了刑法学研究的精细化,无法为司法实践中正确定罪量刑提供精确的指引。

尽管现实社会中存在形形色色的犯罪行为,具体犯罪行为可能有多种行为类型。但由于罪行(犯罪构成)是独一无二、与众不同的,找回、重视并深入研究罪行的本质、特征和功能,我们就可以准确揭示罪行与罪名、罪行与罪状、罪行与犯罪构成、罪行与法定刑,以及罪与非罪、此罪与彼罪和罪轻与罪重之间的区别与联系,不仅能为立法机构调整现行刑法中的不适当的罪刑关系提供科学依据,而且为司法机关正确定罪和公正量刑提供明确指引,对于推进我国司法公正、提升司法公信力具有十分重要的理论和现实意义。在罪行概念的指引下,只要构成要件在数量、名称、具体内容或者表现形式上有一点不相同,就能将此种罪行与彼种罪行区分开来。因此,量化每种罪行的构成要件,明确其各个构成要件的特性,我们便能绘制出每个罪行的“基因图谱”,并在此基础上,科学描述具体罪名的立法沿革,提出完整的罪名概念,指明罪名的概括性与选择性;逐一阐述具体罪行的构成类型及其法定刑配置、犯罪完成形态与有无未完成形态,以及一罪与数罪的区分和重罪与轻罪的区分等,从而建立起有别于传统罪刑各论的具有中国特色的创新性个罪理论架构和阐述模式。

在多年从事罪行研究的基础上,我们发现、找回并确立了罪行在刑法学研究的指导性地位,在摒弃传统刑法学体系的基础上,提出了以罪行为核心构建中国刑法学体系的构想,希望为中国刑法学的发展尽自己的绵薄之力。本书是贯彻落实上述构想的一大尝试,在简单论述罪名与罪行、法定刑、犯罪构成要件及其要件、犯罪既遂形态与未遂形态的基础上,在定罪不但要定到罪名而且必须定到罪行原则的指导下,根据相关司法统计对司法实践中常见罪名所涵盖的具体罪行的构成要件、法定刑以及认定中需要注意的特殊问题进行了深入分析,对于准确认定具体罪行和精确裁量刑罚具有相当的参考价值。

目 录

前言	(1)
----------	-------

上编 罪刑导论

第一章 罪名与罪行	(3)
第一节 罪名	(3)
一、罪名的概述	(3)
(一)罪名的概念	(3)
(二)罪状与罪名确定	(3)
(三)罪名的表达方式	(4)
(四)罪名的功能	(4)
二、罪名的分类	(5)
(一)立法罪名、司法罪名和学理罪名	(5)
(二)单一罪名与集合罪名	(6)
(三)概括罪名与选择罪名	(7)
第二节 罪行	(9)
一、罪行的概念	(9)
(一)现行刑法关于罪行的规定	(9)
(二)规范上的罪行与现实中的罪行	(9)
二、罪行的基本特征	(10)
三、缺失罪行概念的不良后果	(11)
四、找回罪行概念的重大意义	(13)
第二章 法定刑	(15)
第一节 法定刑的概念及其主要特征	(15)
一、法定刑的概念	(15)
二、法定刑的主要特征	(15)
第二节 法定刑的种类	(16)
一、基本法定刑	(16)
(一)极重罪行	(16)

(二) 重大罪行	(16)
(三) 严重罪行	(17)
(四) 较轻罪行	(17)
(五) 次轻罪行	(17)
(六) 轻微罪行	(17)
二、减轻法定刑	(17)
三、并处附加刑	(19)
第三节 法定刑是罪行轻重的概括表达方式	(21)
一、罪行大小决定法定刑的轻重配置	(21)
二、法定刑是衡量罪行轻重的公正标尺	(22)
三、法定刑中间线是量刑公正的生命线	(24)
第三章 犯罪构成系统与构成要件体系	(27)
第一节 犯罪构成系统	(27)
一、犯罪构成是一个庞大而复杂的系统	(27)
(一) 犯罪构成系统的概念	(27)
(二) 依法建立犯罪构成系统是改造传统犯罪构成的最佳切入点	(28)
二、犯罪构成系统的纵向层次	(28)
(一) 构成要件是犯罪构成系统的基础层次	(28)
(二) 构成要件的“要素”不是犯罪构成系统的最低层次	(29)
三、犯罪构成系统的横向结构	(30)
(一) 传统犯罪构成系统的横向结构	(30)
(二) 传统犯罪构成纵横向结构存在的主要问题	(30)
第二节 犯罪构成要件体系	(31)
一、构成要件的概念	(31)
二、基本构成要件体系	(32)
三、加重构成要件体系	(33)
四、减轻构成要件体系	(34)
第三节 构成要件的范围与构成要件的特性	(34)
一、个罪构成要件的范围	(35)
(一) 构成要件范围的概念	(35)
(二) 构成要件范围的法定性	(35)
(三) 科学量化个罪构成要件是一项艰巨浩繁的系统工程	(36)
二、构成要件的特性	(36)
(一) 构成要件特性的概念	(36)
(二) 构成要件的层次定位和范畴选择	(37)

(三) 作为构成要件的刑法范畴具有相对性和条件性	(38)
第四章 犯罪构成是罪行的法律表达方式	(39)
第一节 基本的犯罪构成与派生的犯罪构成	(39)
一、基本犯罪构成	(40)
二、派生的犯罪构成	(41)
三、基本犯罪构成与派生犯罪构成的关系	(42)
(一) 全涵基本构成要件的派生犯罪构成	(42)
(二) 选涵基本构成要件的派生犯罪构成	(43)
第二节 犯罪构成的必备要件与选择要件	(43)
一、传统犯罪构成中的“共同要件”与“随意要件”	(43)
二、犯罪构成的必备要件与犯罪构成的选择要件	(44)
(一) 犯罪构成的必备要件	(44)
(二) 犯罪构成的选择要件	(44)
三、同属性选择要件与异属性选择要件	(45)
(一) 同属性选择要件	(45)
(二) 异属性选择要件	(47)
四、仅涵必备要件的犯罪构成与兼涵选择要件的犯罪构成	(49)
(一) 仅涵必备要件的犯罪构成	(49)
(二) 兼涵选择要件的犯罪构成	(50)
第五章 犯罪构成的基本要件	(52)
第一节 “犯罪主体方面”的构成要件	(52)
一、一般犯罪主体	(52)
二、特殊犯罪主体	(53)
三、特定犯罪单位	(53)
四、犯罪选择主体	(54)
第二节 “犯罪心态方面”的构成要件	(54)
一、犯罪故意	(54)
二、犯罪过失	(55)
三、复合罪过	(55)
四、特定犯罪目的	(56)
五、特定犯罪动机	(57)
第三节 “犯罪行为方面”的构成要件	(58)
一、单一危害行为、择一危害行为、复合危害行为与反复危害行为	(58)
(一) 单一危害行为	(59)
(二) 择一危害行为	(59)

(三)复合危害行为	(59)
(四)反复危害行为	(60)
二、特定犯罪时间	(60)
三、特定犯罪地点	(61)
四、特定犯罪方法	(61)
五、特定犯罪前提	(62)
第四节 “犯罪客体方面”的构成要件	(62)
一、单一犯罪对象与选择犯罪对象	(63)
(一)单一犯罪对象	(63)
(二)选择犯罪对象	(64)
二、单一危害结果与选择危害结果	(64)
(一)单一危害结果	(65)
(二)选择危害结果	(65)
三、单一犯罪数额与选择犯罪数额	(66)
(一)单一犯罪数额	(66)
(二)选择犯罪数额	(67)
四、单一犯罪数量与选择犯罪数量	(67)
(一)单一犯罪数量	(67)
(二)选择犯罪数量	(68)
五、抽象危险状态与具体危险状态	(68)
(一)抽象危险状态	(68)
(二)具体危险状态	(69)
六、单一被害法益与复合被害法益	(69)
(一)单一被害法益	(69)
(二)复合被害法益	(70)
第五节 犯罪构成的酌定要件	(70)
一、犯罪构成酌定要件的概念	(70)
二、犯罪构成酌定要件的基本特征	(71)
三、犯罪构成酌定要件的分类与分布	(72)
第六章 犯罪既遂形态与未遂形态	(73)
第一节 犯罪既遂形态	(73)
一、犯罪既遂形态概述	(73)
二、犯罪既遂的基本形态	(74)
(一)行为犯	(75)
(二)结果犯	(75)

(三)数额犯	(75)
(四)数量犯	(76)
(五)危险犯	(76)
(六)情节犯	(77)
二、犯罪既遂的加重形态	(77)
(一)主体加重犯	(78)
(二)罪过加重犯	(79)
(三)行为加重犯	(79)
(四)时间加重犯	(79)
(五)地点加重犯	(80)
(六)方法加重犯	(80)
(七)对象加重犯	(80)
(八)结果加重犯	(81)
(九)数额加重犯	(81)
(十)数量加重犯	(82)
(十一)情节加重犯	(82)
三、犯罪既遂的减轻形态	(83)
(一)主体减轻犯	(83)
(二)情节减轻犯	(83)
(三)复合减轻犯	(83)
第二节 犯罪未遂形态	(84)
一、犯罪未遂形态的概念	(84)
二、不是任何罪行都存在广义未遂形态	(86)
(一)过失犯罪和间接故意犯罪不存在广义未遂形态	(86)
(二)举动犯和不作为犯也不存在广义未遂形态	(86)
(三)危险犯不存在广义未遂形态	(87)
三、借鉴外国立法例完善我国犯罪未遂形态	(87)
四、完善我国犯罪未遂形态的立法建议	(88)

下编 罪刑各论

符号说明

1. ★号 = 罪名标识。
2. ★号前面数字 = 罪名代码。
3. 中括号内 A = 更轻罪、B = 轻罪、C = 基本罪、D = 重罪、E = 更重罪、F = 最重罪、H = 单位犯基本罪、I = 单位犯重罪、J = 单位犯更重罪。

4. 中括号内 - x?? = 法定刑档次。
 5. 小括号内数字 = 规定本罪的刑法条款。

第一章 危害公共安全罪常见罪名	(93)
第一节 放火罪 [C - x13; D - x04] (114; 115)	(93)
第二节 失火罪 [B - x25; C - x14] (115 \ 2)	(98)
第三节 破坏电力设备罪 [C - x13; D - x04] (118; 119 \ 1)	(103)
第四节 非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、弹药、爆炸物罪 [C - x13; D - x04] (125 \ 1)	(107)
第五节 交通肇事罪 [C - x25; D - x14; E - x10] (133)	(113)
第六节 危险驾驶罪 [C - x37] (133 之一; 修八 22)	(122)
第七节 重大责任事故罪 [C - x25; D - x14] (134 \ 1; 修六 1 \ 1)	(128)
第二章 破坏社会主义市场经济秩序罪常见罪名	(136)
第一节 生产、销售伪劣产品罪 [C - x33; D - x15; E - x10; F - x05] (140; 149; 150)	(136)
第二节 信用卡诈骗罪 [C - x19; D - x12; E - x06] (196)	(144)
第三节 虚开发票罪 [C - x32; D - x15] (205 之一; 修八 33)	(149)
第四节 非法制造、出售非法制造的发票罪 [C - x34; D - x15] (209 \ 2; 211)	(151)
第五节 持有伪造的发票罪 [C - x32; D - x15] (210 之一; 修八 35)	(154)
第六节 合同诈骗罪 [C - x27; D - x13; E - x06] (224)	(157)
第七节 非法经营罪 [C - x21; D - x11] (225; 修一 8)	(162)
第三章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	(170)
第一节 故意杀人罪 [B - x13; C - x04] (232; 247; 248; 289; 292)	(170)
第二节 过失致人死亡罪 [B - x24; C - x14] (233)	(176)
第三节 故意伤害罪 [C - x28; D - x13; E - x04] (234; 238 \ 2; 247)	(180)
第四节 强奸罪 [C - x13; D - x04] (236 \ 1; 241 \ 2; 259 \ 2; 300 \ 3)	(186)
第五节 强制猥亵、侮辱妇女罪 [C - x19; D - x11] (237 \ 1. 2)	(194)
第六节 猥亵儿童罪 [C - x19; D - x11] (237 \ 1. 2. 3)	(198)
第七节 非法拘禁罪 [C - x29; D - x13; E - x09] (238 \ 1. 2)	(200)
第八节 绑架罪 [B - x12; C - x06; D - x01] (239 \ 1; 修七 6)	(206)
第四章 侵犯财产罪常见罪名	(211)
第一节 抢劫罪 [C - x13; D - x04] (263; 267 \ 2; 269; 289)	(211)
第二节 盗窃罪 [C - x30; D - x13; E - x06] (264; 253 \ 2; 265; 修八 39)	(226)
第三节 诈骗罪 [C - x30; D - x13; E - x06] (266; 300 \ 3)	(234)

第四节	抢夺罪[C-x30;D-x13;E-x06](267)	(240)
第五节	侵占罪[C-x33;D-x17](270\1)	(245)
第六节	挪用资金罪[C-x25;D-x13](272;185\1;修一7)	(249)
第七节	敲诈勒索罪[C-x30;D-x13;E-x09](274;修八40)	(256)
第八节	故意毁坏财物罪[C-x27;D-x14](275)	(261)
第五章	妨害社会管理秩序罪常见罪名	(269)
第一节	妨害公务罪[C-x30](277\1.2;242\1;157)	(269)
第二节	伪造、变造、买卖国家机关公文、证件、印章罪 [C-x29;D-x13](280\1)	(274)
第三节	聚众斗殴罪[C-x28;D-x13](292)	(280)
第四节	寻衅滋事罪[C-x20;D-x12](293;修八42)	(284)
第五节	组织、领导、参加黑社会性质组织罪[A-x29;B-x13;C-x10] (294\1;修八43\1)	(288)
第六节	开设赌场罪[C-x28;D-x13](303\2;修六18\2)	(295)
第七节	窝藏、包庇罪[C-x28;D-x13](310;362)	(299)
第八节	掩饰、隐瞒犯罪所得、犯罪所得收益罪 [C-x30;D-x14](312;修六19)	(307)
第九节	非法行医罪[C-x30;D-x13;E-x09](336\1)	(312)
第十节	盗伐林木罪[C-x30;D-x14;E-x10](345\1)	(317)
第十一节	滥伐林木罪[C-x30;D-x14](345\2)	(320)
第十二节	走私、贩卖、运输、制造毒品罪[C-x28;D-x14; E-x10;F-x03](347)	(325)
第十三节	非法持有毒品罪[C-x28;D-x14;E-x07](348)	(333)
第十四节	容留他人吸毒罪[C-x28](354)	(339)
第十五节	强迫卖淫罪[C-x12;D-x06;E-x02](358\1.2;361)	(341)
第十六节	引诱、容留、介绍卖淫罪[C-x20;D-x11](359\1;361)	(344)
第六章	贪污、贿赂、渎职罪常见罪名	(348)
第一节	贪污罪[B-x31;C-x16;D-x08;E-x04] (382;383;183\2;271\2;386;394)	(348)
第二节	受贿罪[B-x31;C-x16;D-x08;E-x04](385;386;388)	(354)
第三节	挪用公款罪[C-x19;D-x11;E-x06] (384;185\2;修一7;272\2)	(361)
第四节	行贿罪[C-x19;D-x12;E-x06](389;390)	(366)
第五节	玩忽职守罪[C-x25;D-x14](397\1)	(369)
第六节	滥用职权罪[C-x25;D-x14](397\1)	(375)

第七节 徇私舞弊罪[C-x19;D-x12](397\2) ^[1]	(381)
附表	(388)
附表1:中国刑法“罪责刑”关系示意图	(388)
附表2:罪名与罪行结构分章节统计表(截至修八)	(389)
附表3:法定刑适用罪行一览表(截至修八)	(391)
附表4:中国刑法犯罪构成要件体系图	(393)
附表5:法定刑主刑幅度刑法量、主刑刻度月与中间线刑罚量一览表	(394)
附表6:减轻处罚幅度立法建议一览表	(396)
附表7:定罪剩余的选择要件转化而来的从重处罚情节统计表	(398)
后记	(399)

[1] “两高”司法解释“徇私舞弊罪”这个罪名,由于它的法定刑配置不同于“滥用职权罪”和“玩忽职守罪”,所以应另设立本罪名。

上编 罪刑导论

第一章 罪名与罪行

第一节 罪名

一、罪名的概述

(一)罪名的概念

罪名是对刑法分则罪刑式条文规定的某个、某些或者某类罪行本质特征的高度概括和称谓。罪名有狭义和广义之分:前者是对刑法分则罪刑式条文规定的某个或者某些罪行的高度概括和称谓,亦称个罪名或者具体罪行;后者还包括刑法分则的章节名称,它是对若干具体罪名的本质特征的高度概括和称谓,亦称类罪名或者章罪名、节罪名。广义罪名是类罪名与个罪名的结合,两者共同展示刑法分则罪刑式条文规定的多层面和多层次罪名体系,但是人们通常所讲的罪名一般是指狭义罪名即具体罪名。

(二)罪状与罪名确定

罪名与罪状是两个既相联系又相区别的刑法范畴。罪状是刑法分则罪刑式条文对某种罪行的本质属性和主要特征的具体描述,而罪名则是对某个或者某些罪行的本质特征的高度概括和称谓,因此罪名存在于罪状之中,罪状是依法确定罪名的依据。这里要特别指出的是,有些罪行的本质属性,只具有区分此类罪名与彼类罪名的功能,还不能具有区分此种罪名与彼种罪名的功能;要将此种罪名与彼种罪名严格地区别开来,还必须在该种罪行的本质属性的基础上,再附加其某个或者某些主客观特征。例如,刑法分则第三章第一节规定的九个罪名,就其犯罪的本质属性而言都是生产、销售伪劣商品的行为,但因各自的犯罪对象的不同而分别具有不同的社会危害程度,所以各自的罪名既要反映行为的共同本质属性——生产销售伪劣产品,又要反映不同的行为对象(如假药、劣药、食品、医疗器械、农药、兽药、化肥、种子等),否则就不能形成九个具体罪名。又如,刑法分则第三章第五节规定的八个罪名,它们的本质属性都是金融诈骗,但因各自实施金融诈骗的行为内容、行为方式、行为对象或者所使用的金融工具不同,所以形成八种互不相同的金融诈骗罪罪名。如果不将其行为特征等在罪名中表述出来,就难以区分此种金融

诈骗罪与彼种金融诈骗罪。所以具体犯罪的某个或者某些主客观特征,虽然不能揭示该种罪行的本质,却是确定某些具体罪名不可缺少的因素,如故意杀人罪和过失致人死亡罪,如果不附加各自的罪过形式,就很难将两者区别开来。

(三)罪名的表达方式

现代各国刑法分则对具体罪名的立法,大体有三种方式:一是标题式罪名,指在法条前面先用标题或者括号明示该罪名的称谓,然后再叙述其罪状和法定刑,这种立法方式为德国、意大利和日本等大多数国家所采用。二是定义式罪名,指法条用下定义的方法规定罪名,例如《法国刑法典》第312-10条规定:“威胁要揭露有损他人名誉、声望之事实或者威胁要将此种事实归咎某人,以取得其签字、承担或者放弃某种义务,泄露某项秘密、交付一笔资金、交付有价证券或者任何财物之行为,是敲诈罪”。〔1〕采取这种立法方式的国家还兼采标题式罪名。三是包含式罪名,指刑法分则条文只规定罪状而不明示其罪名,将罪名包含或者隐含在罪状之中,再由最高司法机关根据罪状对犯罪本质特征的描述来确定罪名。如西班牙、泰国、新加坡等国基本上采用这种立法方式。〔2〕

我国现行刑法没有采用标题式罪名,但对贪污罪、挪用公款罪、受贿罪和行贿罪却用下定义的方式规定罪名,其他罪名均采用包含式罪名。对于后者来说,如果法条规定的是简单罪状,通常都将该罪状的某个主题词或者关键词作为罪名使用,如放火罪、决水罪、爆炸罪和故意杀人罪、故意伤害罪等;反之,如果法条规定的是复杂罪状或者混合罪状,确定罪名也就存在一定的难度,一般采取国际通行的原则和约定俗成方法来确定罪名,如洗钱罪、绑架罪等。于是,我国刑法学界就出现了关于如何确定罪名的各种理论观点。例如,有的学者认为,确定罪名必须遵循合法性、概括性和科学性三项原则;也有学者提出法定性、准确性、简洁性、明确性和约定俗成性五项原则。这些研究成果无疑对正确确定罪名起到积极作用。

(四)罪名的功能

罪名是对具体犯罪本质特征的高度概括和称谓,具有多方面的功能。从理论上阐明罪名的功能,能使人们认识罪名的重要性,从而重视罪名的确定和正确使用。罪名的功能如下:

1. 概括功能。犯罪现象虽然纷繁复杂,千姿百态,但是通过罪名对形形色色的某个或者某些罪行的本质特征进行高度概括,便能使我们对每个罪名进行定性表述和定量分析,从而了解刑法分则式条文规定了哪些罪名,达到便于记忆和正确使用之目的。
2. 区分功能。由于不同罪名具有不同的本质特征,这就使罪名具有区分的功

〔1〕《法国刑法典》,罗结珍译,高铭喧校,中国人民公安大学出版社1995年版,第106页。

〔2〕高铭喧主编:《中国刑法学》,中国人民大学出版社1989年版,第336页。