

上海市重点学科建设项目成果


# 中国刑法学讲演录

刘宪权 著

人民出版社

# 中国刑法学讲演录

刘宪权 著

 人 民 大 学 出 版 社

责任编辑:李春林  
封面设计:肖 辉  
版式设计:程凤琴  
责任校对:阎 宓

**图书在版编目(CIP)数据**

中国刑法学讲演录/刘宪权 著. —北京:人民出版社,2011.4  
ISBN 978-7-01-009600-1

I. ①中… II. ①刘… III. ①刑法-法的理论-中国-文集  
IV. ①D924.01-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2011)第 002949 号

**中国刑法学讲演录**

ZHONGGUO XINGFAXUE JIANGYANLU

刘宪权 著

**人民出版社** 出版发行  
(100706 北京朝阳门内大街 166 号)

北京中科印刷有限公司印刷 新华书店经销

2011 年 4 月第 1 版 2011 年 4 月北京第 1 次印刷

开本:710 毫米×1000 毫米 1/16 印张:61

字数:936 千字 印数:0,001-4,000 册

ISBN 978-7-01-009600-1 定价:86.00 元

邮购地址 100706 北京朝阳门内大街 166 号

人民东方图书销售中心 电话 (010)65250042 65289539

## 前 言

“人生天地之间，若白驹之过隙，忽然而已。”我自 1983 年留校担任刑法教研室的教师，迄今匆匆已过近三十寒暑。无论是对本科生或硕士生的大堂讲课，还是对博士研究生的小范围传授，刑法学教学始终是我情有独钟并愿意与其终生相伴的工作或事业。鄙人不敢妄言已有面壁功深的教学能力，且常常自肘学力未逮。本书之著述，既是对自己积近三十年来的教学经验和研究生涯的一个总结，也期望更多对刑法学研究学习有兴趣者借由本书之助，能有所得。

刑法学理论在百年的蓬勃发展历程中硕果累累，但理论的日臻成熟及其不断精致化的深入，也令刑法学变得愈发艰深晦涩。刑法学亦是与社会生活关联性极强的应用型学科，层出不穷的司法实例，也令刑法学变得愈发错综复杂。因此，当我在课堂上讲授刑法课程时，曾煞费苦心地斟酌，如何把深奥的刑法学原理，用通俗生动的语言深入浅出地说明，使初学者不再将刑法学视之为畏途；又如何时刻将新鲜的司法热点注入课堂，理论与实务并重，从而引导学生融会贯通刑法学的理论体系。这样的教学目标，我心向往之，但深知只有旷日积暮的潜心钻研，方可艰难玉成。

承蒙国家教育部门的高度重视以及华东政法大学的大力支持，由我作为主讲教师讲授的“刑法学”课程被评为“上海市重点建设课程项目”、“上海市精品课程”。本人主编的《刑法学》教材于 2007 年获“上海市优秀教材”一等奖。我作为项目负责人所讲授的《犯罪与刑罚理论专题研究》课程以及本人主持的《刑法学课程与教学体系的改革》成果分别于 2001 年、2009 年两次被评为“上海市教学成果”二等奖。感谢本校历届学子们的厚爱，我连续十二年

被评为“我心目中的最佳教师”。感谢广大“网友”同学的大力支持,我能有幸荣登“2009 评师网最受欢迎百佳教授排行榜”、“2009 评师网上海最受欢迎十大教授榜”以及“2009 评师网魅力教授榜”。另外,近年来,我还获得“宝钢教育全国优秀教师”(2003 年)、“全国优秀教师”(2004 年)、“上海市高等教育教学名师”(2006 年)、“上海市领军人才”(2006 年)、“上海市劳动模范”(2004~2006 年度)、“全国先进工作者”(2010 年)等荣誉称号。这些荣誉既是对我过去努力的一种肯定,也是对我未来工作的一个鞭策,尤其看到同学们的学有所获和学有所成,更加令我孜孜而不敢懈怠。

本书以《中国刑法学讲演录》为书名,主要是以荣获“上海市精品课程”的“刑法学”多媒体教学录像为基础,先由我的博士、硕士研究生将课堂录音转录成文字稿,再由我精心修改、整理和补充而完成。本书在构筑内容时,一方面顾及读者需要,以“讲”的编写体例,尽可能采用授课时口语化的表述形式,完整地再现了课堂的教学实况,力求以生动、平易之风格使读者易于理解;另一方面保持学术水平,将囿于课堂时间限制而省略的重要刑法理论和个人研究成果予以补充,兼顾口语化简明易懂的风格,令本书的体系与论述,更趋完备,力求在内容深度上能够满足法学专业本科生和刑法学专业研究生水平的学习需求。除此之外,我还要作出几点说明。

一、本书的体系不同于一般的刑法学教科书。根据讲演录这种特殊形式,本书共分 36 讲,其中总论和分论各 18 讲,每讲之下设一些层级标题,同时以日常课堂口语化的表述作为逻辑上的衔接,从而达到内容的连贯和风格的统一。

二、本书是以 2004 年被评为“上海市重点建设课程项目”、“上海市精品课程”的“刑法学”多媒体教学录音和 2009 年下半年学期为刑法专业硕士研究生讲授“刑法学分论”的课堂录音为基础,后来,在成稿之中又增加了一些新的内容,因此,讲演录中所列举的大多是当前的司法热点案例,对于最新的刑事立法与司法解释的规定也基本作了介绍,这些均有助于读者能更深入地掌握刑法基本理论并了解最新刑事立法与司法的发展动态。

三、本书所参照使用的教材为本人主编的《刑法学(第二版)》上、下册(上海人民出版社 2008 年版)。本书不但基本涵盖了教材的主要内容,而且还补充了部分重要刑法理论和个人研究成果,因此读者是否对照教材都不影响对

本书的阅读。

四、本书由于受到讲演录形式的限制,对于一些在课堂上引用的资料或者学者观点的表述,除了在讲课中直接说明以外,无法也不便于一一标明出处,但是大多数相关引用的资料和观点,在本人其他著作中均已经标明出处,所以绝无侵犯他人著作权之意,望有关学者和读者予以谅解。

自惭德薄能鲜,且授课毕竟不同于写作,本书内容未尽妥适,缺漏错误之处,在所难免,尚祈读者不吝指正。

本讲演录是本人主持的上海市重点学科建设项目(学科编号:S30901)的阶段性研究成果。本书的付梓,得到人民出版社法律编辑室主任李春林的热情邀请和鼎力支持,在此谨致本人的真诚谢意。此外,由于本人教学、研究以及行政事务繁忙,难以有很多时间投入本书的前期整理工作,为此,我2008、2009、2010年所带的博士、硕士研究生提供了很大的帮助。他们中的一些同学在学校冒着40摄氏度“百年一遇的酷暑”,悉心完成课堂录音到文字稿转录以及文字稿校正等繁杂工作,减轻了我很大的负担,对弟子们的辛劳只能用“感谢”两字加以回报。

刘宪权 谨识

2010年8月于华政东风楼

# 目 录

前言 / 1

## 总 论

### 第一讲 刑法学概述 / 3

- 一、刑法学的历史和最新发展 / 4
  - (一) 清末刑法学的转轨 / 5
  - (二) 民国时期刑法学的发展 / 5
  - (三) 新中国前三十年刑法学的主要成就 / 6
  - (四) 改革开放后刑法学的发展 / 8
- 二、刑法学的基本内容 / 11
- 三、学习刑法学的理论意义和实践意义 / 13
  - (一) 学习刑法学的理论意义 / 14
  - (二) 学习刑法学的实践意义 / 16

### 第二讲 刑法概述 / 25

- 一、刑法的概念、性质和任务 / 25
  - (一) 刑法的概念 / 25
  - (二) 刑法的性质和任务 / 27
- 二、我国刑法的产生和发展 / 30
  - (一) 革命根据地时期的刑法 / 30
  - (二) 新中国成立后刑事法律的初步发展 / 31
  - (三) 《中华人民共和国刑法》制定和颁布的过程 / 32

(四)对《中华人民共和国刑法》修订的问题 / 34

三、刑法的体系和解释 / 44

(一)刑法的体系 / 44

(二)刑法的解释 / 46

**第三讲 我国刑法的基本原则(一) / 53**

一、刑法的基本原则概述 / 53

(一)刑法基本原则的概念和内容 / 53

(二)确立刑法基本原则的意义 / 55

二、罪刑法定原则 / 57

(一)罪刑法定原则的历史沿革 / 57

(二)罪刑法定原则的理论基础 / 61

(三)罪刑法定原则的内容 / 63

(四)罪刑法定原则的基本精神 / 68

**第四讲 我国刑法的基本原则(二) / 74**

(五)如何贯彻罪刑法定原则 / 74

三、平等适用原则 / 91

四、罪刑相当原则 / 93

(一)罪刑相当原则的基本含义和理论基础 / 93

(二)罪刑相当原则在我国刑法中的确立和体现 / 94

**第五讲 刑法的效力范围 / 100**

一、刑法效力范围概述 / 100

二、刑法的空间效力 / 100

(一)刑法空间效力的概念 / 100

(二)我国刑法的空间效力 / 103

三、刑法的时间效力 / 111

(一)刑法的生效和终止 / 111

(二)刑法溯及力的问题 / 112

(三)刑法司法解释的时间效力问题 / 126



**第六讲 犯罪概述 / 136**

- 一、犯罪概念 / 136
  - (一) 犯罪概念的立法类型 / 136
  - (二) 犯罪本质的理论分析 / 138
  - (三) 我国刑法的犯罪概念和特征 / 139
- 二、犯罪的分类 / 151
  - (一) 犯罪的理论分类 / 151
  - (二) 犯罪的立法分类 / 155

**第七讲 犯罪构成 / 158**

- 一、犯罪构成概述 / 158
  - (一) 犯罪构成理论沿革 / 158
  - (二) 犯罪构成的概念与特征 / 160
  - (三) 犯罪构成与犯罪概念 / 162
- 二、犯罪构成要件 / 163
  - (一) 犯罪构成的要件 / 164
  - (二) 犯罪构成的层次结构 / 164
  - (三) 犯罪构成的类型划分 / 165
- 三、犯罪构成与定罪 / 168

**第八讲 犯罪客体要件 / 171**

- 一、犯罪客体要件概述 / 171
  - (一) 犯罪客体的概念 / 171
  - (二) 研究犯罪客体的意义 / 173
- 二、犯罪客体的分类 / 174
  - (一) 犯罪客体在理论上的分类 / 174
  - (二) 犯罪客体在立法上的分类 / 179
  - (三) 犯罪客体的立法形式 / 180
- 三、犯罪客体与犯罪对象 / 181
  - (一) 犯罪对象的概念 / 181

(二) 犯罪对象与犯罪客体的联系和区别 / 182

(三) 研究犯罪对象的意义 / 184

## 第九讲 犯罪客观要件 / 186

### 一、犯罪客观要件概述 / 186

(一) 犯罪客观要件的概念 / 186

(二) 犯罪客观要件的特征 / 187

(三) 研究犯罪客观要件的意义 / 188

### 二、危害行为 / 189

(一) 危害行为的概念 / 189

(二) 危害行为的特征 / 192

(三) 危害行为的形式 / 195

(四) 危害行为与时间、地点和方法 / 200

### 三、危害结果 / 201

(一) 危害结果的概念与特征 / 202

(二) 危害结果的种类 / 203

(三) 危害结果的地位与作用 / 206

### 四、危害行为与危害结果之间的因果关系 / 207

(一) 刑法上因果关系的概念 / 207

(二) 刑法上因果关系的特性 / 208

## 第十讲 犯罪主体要件 / 216

### 一、犯罪主体要件概述 / 216

(一) 犯罪主体的概念 / 216

(二) 犯罪主体的基本特征 / 217

(三) 犯罪主体要件的意义 / 218

### 二、自然人犯罪主体 / 219

(一) 刑事责任能力的概念和内容 / 220

(二) 刑事责任能力的程度 / 222

(三) 决定和影响刑事责任能力的因素 / 224

(四) 自然人犯罪主体的特殊身份 / 234

(五) 研究犯罪主体特殊身份的意义	/ 239
三、单位犯罪主体	/ 240
(一) 单位犯罪的由来	/ 240
(二) 单位犯罪的概念和特征	/ 242
(三) 单位犯罪的处罚及其法定刑的完善	/ 243
<b>第十一讲 犯罪主观要件</b>	<b>/ 249</b>
一、犯罪主观要件概述	/ 249
二、犯罪故意	/ 249
(一) 犯罪故意的概念	/ 250
(二) 犯罪故意的种类	/ 251
三、犯罪过失	/ 255
(一) 犯罪过失的概念和特征	/ 255
(二) 犯罪过失的种类	/ 256
(三) 犯罪过失的认定	/ 261
四、犯罪动机与目的	/ 271
(一) 犯罪动机与犯罪目的的概念	/ 272
(二) 犯罪动机与犯罪目的的关系	/ 273
(三) 研究犯罪动机与犯罪目的的意义	/ 274
五、刑法中的认识错误	/ 275
(一) 法律上的认识错误	/ 276
(二) 事实上的认识错误	/ 278
<b>第十二讲 排除犯罪性行为</b>	<b>/ 287</b>
一、排除犯罪性行为概述	/ 287
(一) 排除犯罪性行为的概念	/ 287
(二) 排除犯罪性行为的种类形式	/ 288
二、正当防卫	/ 290
(一) 正当防卫的概念和意义	/ 290
(二) 正当防卫的成立条件	/ 291
(三) 正当防卫中的特殊防卫	/ 297

(四) 防卫过当及其刑事责任 / 298

三、紧急避险 / 298

(一) 紧急避险的概念和意义 / 300

(二) 紧急避险的成立条件 / 302

(三) 紧急避险的过当及其刑事责任 / 307

(四) 紧急避险与正当防卫 / 308

第十三讲 故意犯罪的停止形态(一) / 310

一、故意犯罪的停止形态概述 / 310

(一) 故意犯罪停止形态的概念和范围 / 310

(二) 故意犯罪停止形态的本质特征 / 313

二、犯罪既遂 / 319

(一) 犯罪既遂的概念 / 319

(二) 犯罪既遂的类型 / 322

三、犯罪预备 / 324

(一) 犯罪预备的概念和特征 / 324

(二) 犯罪预备的构成 / 325

(三) 犯罪预备的认定 / 327

(四) 犯罪预备的刑事责任 / 328

四、犯罪未遂 / 328

(一) 犯罪未遂的概念和特征 / 328

(二) 犯罪未遂的分类 / 333

(三) 犯罪未遂的存在范围 / 335

(四) 犯罪未遂的刑事责任 / 336

五、犯罪中止 / 337

(一) 犯罪中止的概念和特征 / 337

(二) 中止犯的刑事责任 / 341

第十四讲 故意犯罪的停止形态(二) / 343

六、故意犯罪停止形态认定中疑难问题分析 / 343

(一) 自动放弃重复侵害行为是否成立犯罪中止 / 343

- (二) 危险状态下停止犯罪的形态 / 345
- (三) 以“低位犯罪”代替“高位犯罪”的犯罪形态 / 352

## 第十五讲 共同犯罪 / 362

- 一、共同犯罪概述 / 362
- 二、共同犯罪的认定 / 365
  - (一) 不构成共同犯罪的情形 / 365
  - (二) 片面合意的认定 / 366
  - (三) 一般主体与特殊主体的共同犯罪认定 / 370
  - (四) 共同犯罪成员的刑事责任认定 / 376
- 三、共同犯罪的形式 / 381
- 四、共同犯罪人的分类及其刑事责任 / 384
- 五、部分共犯停止犯罪问题 / 392

## 第十六讲 罪数形态 / 394

- 一、罪数形态概述 / 394
  - (一) 研究罪数理论的意义 / 394
  - (二) 罪数形态的基本特征 / 396
- 二、一罪的类型 / 398
  - (一) 单纯的一罪 / 399
  - (二) 实质的一罪 / 399
  - (三) 法定的一罪 / 401
  - (四) 处断的一罪 / 410
- 三、数罪的分类 / 419

## 第十七讲 刑罚论(一) / 421

- 一、刑罚论概述 / 421
  - (一) 刑罚的概念与刑罚权 / 421
  - (二) 刑罚的功能与目的 / 423
  - (三) 刑罚的体系和种类 / 424
- 二、刑罚裁量概述 / 436

(一) 刑罚裁量的概念、特征及其作用 / 436

(二) 刑罚裁量的原则 / 437

(三) 刑罚裁量中的情节 / 441

三、累犯 / 445

四、自首 / 448

五、立功 / 453

六、数罪并罚 / 455

(一) 数罪并罚的概念和特征 / 455

(二) 数罪并罚的相关疑难问题 / 464

## 第十八讲 刑罚论(二) / 471

七、缓刑 / 471

(一) 缓刑的适用条件 / 472

(二) 缓刑的考验程序 / 473

(三) 战时缓刑制度与一般缓刑制度 / 474

(四) 缓刑适用的相关疑难问题 / 475

八、刑罚执行制度 / 479

(一) 刑罚执行的特征与原则 / 479

(二) 减刑 / 480

(三) 假释 / 482

九、刑罚消灭制度 / 486

(一) 刑罚消灭的事由 / 487

(二) 时效 / 487

(三) 赦免 / 490

## 分 论

### 第一讲 刑法分论概述 / 495

一、刑法分则体系 / 499

(一) 刑法分论的研究对象和研究内容 / 499

(二) 研究刑法分论的意义	/ 501
(三) 刑法分则的体系和特点	/ 503
二、刑法分则的条文结构	/ 507
(一) 罪状	/ 507
(二) 罪名	/ 510
(三) 法定刑	/ 513
三、刑法分则的法条竞合	/ 516
(一) 法条竞合的概念和特征	/ 516
(二) 法条竞合的适用原则	/ 517
<b>第二讲 危害公共安全罪</b>	<b>/ 523</b>
一、破坏交通工具罪	/ 523
二、破坏交通设施罪	/ 524
三、盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物、危险物质罪和 非法持有、私藏枪支、弹药罪	/ 527
(一) 两罪的认定	/ 528
(二) 持有行为的认定	/ 531
四、交通肇事罪	/ 532
(一) 交通肇事罪的主体	/ 532
(二) 交通肇事罪的主观方面	/ 533
(三) 交通肇事罪的“自首”认定	/ 540
(四) 交通肇事罪的法定刑	/ 543
(五) 交通肇事罪与类似犯罪	/ 546
<b>第三讲 破坏社会主义市场经济秩序罪(一)</b>	<b>/ 550</b>
一、伪造货币罪	/ 550
二、持有、使用假币罪	/ 558
三、高利转贷罪	/ 563
(一) 对“套取”的认定	/ 564
(二) 对“高利”标准的认定	/ 565
(三) 对“转贷牟利目的”的认定	/ 567

(四)用到期贷款进行高利放贷牟利的行为的定性 / 569

(五)利用自有资金高利转贷行为的认定 / 569

(六)对于将贷款余额高利转贷他人牟取非法利益  
行为的定性 / 570

(七)对于内外勾结高利转贷牟利行为的定性 / 571

#### 四、骗取贷款罪 / 573

(一)骗取贷款罪设立的必要性 / 573

(二)骗取贷款罪的主观方面 / 575

(三)骗取贷款罪与高利转贷罪、贷款诈骗罪 / 576

### 第四讲 破坏社会主义市场经济秩序罪(二) / 578

#### 五、非法吸收公众存款罪 / 578

(一)非法吸收公众存款罪主体资格的认定 / 580

(二)对非法吸收公众存款罪中的“公众”的界定 / 581

(三)非法吸收公众存款与变相吸收公众存款行为 / 583

(四)委托理财与非法吸收公众存款行为 / 584

(五)非法吸收公众存款罪与非罪的界定 / 587

#### 六、伪造、变造金融票证罪 / 588

(一)伪造票据行为的认定 / 589

(二)变造票据行为的认定 / 591

(三)伪造信用卡行为的认定 / 593

(四)伪造、变造金融票证罪的罪数认定 / 595

#### 七、妨害信用卡管理罪 / 597

(一)持有、运输伪造的信用卡或伪造的空白信用卡  
行为的认定 / 598

(二)非法持有他人信用卡行为的认定 / 601

(三)使用虚假的身份证明骗领信用卡行为的认定 / 603

### 第五讲 破坏社会主义市场经济秩序罪(三) / 607

#### 八、内幕交易、泄露内幕信息罪 / 607

(一)内幕信息的概念和特征 / 607



(二)“明示、暗示他人从事交易活动”行为的定性	/ 611
(三)内幕交易“利用”行为的定性	/ 613
(四)泄露内幕信息行为的定性	/ 614
(五)内幕交易“不作为”行为的定性	/ 615
(六)“内幕人员”的界定	/ 616
(七)内幕交易、泄露内幕信息行为人主观方面的认定	/ 617
九、利用未公开信息交易罪	/ 619
(一)“老鼠仓”行为的界定	/ 619
(二)将“老鼠仓”行为入罪的立法缘由	/ 620
(三)利用未公开信息交易罪的司法认定	/ 621
十、操纵证券、期货市场罪	/ 625
(一)操纵证券、期货市场罪的行为方式与罪数形态	/ 625
(二)操纵证券、期货市场罪的主观方面	/ 630
(三)操纵证券、期货市场罪此罪与彼罪的界限	/ 631
<b>第六讲 破坏社会主义市场经济秩序罪(四)</b>	<b>/ 635</b>
十一、洗钱罪	/ 635
(一)洗钱犯罪的起源、现状和特点	/ 636
(二)我国洗钱犯罪刑事立法回顾	/ 638
(三)我国洗钱犯罪刑事立法的特点	/ 642
(四)洗钱罪的构成要件	/ 643
(五)洗钱罪的刑事立法完善问题	/ 649
<b>第七讲 破坏社会主义市场经济秩序罪(五)</b>	<b>/ 658</b>
十二、贷款诈骗罪	/ 658
(一)单位贷款诈骗行为的定罪处罚	/ 658
(二)贷款诈骗和贷款纠纷	/ 661
(三)金融机构工作人员单独或参与骗贷行为的定性	/ 662
(四)事后故意不归还贷款行为的认定	/ 665
(五)以骗取担保的形式骗取贷款行为的定性	/ 667
十三、信用卡诈骗罪	/ 669