

中国法学会刑法学研究会
Criminal Law Research Association of China Law Society

中国刑法学年会文集

Series of 2005 Annual Conference of China Criminal Law

— (2005年度) —

第二卷：实务问题研究(上册)

Volume II: Studies of Practical Problems (Top Volume)

学术顾问	高铭暄	马克昌
主 编	李希慧	刘宪权



中国人民公安大学出版社

中国刑法学年会文集

(2005 年度)

Series of 2005 Annual Conference
of China Criminal Law

第二卷：实务问题研究(上册)

Volume II : Studies Of the Practical Problems
(Top Volume)

学术顾问	高铭暄	马克昌
主 编	李希慧	刘宪权
副 主 编	刘明祥	齐文远

中国人民公安大学出版社
· 北 京 ·

图书在版编目 (C I P) 数据

中国刑法学年会文集. 2005 年度. 第 2 卷/李希慧, 刘宪权主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2005. 10

ISBN 7-81109-204-2

I. 中... II. ①李... ②刘... III. 刑法-法的理论-中国-学术会议-文集 IV. D924.01-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 116806 号

中国刑法学年会文集 (2005 年度)

**Series of 2005 Annual Conference
of China Criminal Law**

第二卷: 实务问题研究 (上册)

主编 李希慧 刘宪权

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京蓝空印刷厂

版 次: 2005 年 10 月第 1 版

印 次: 2005 年 10 月第 1 次

印 张: 60.5

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 1128 千字

ISBN 7-81109-204-2/D·198

定 价: 130.00 元 (上、下册)

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 翻印必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

www.jgclub.com.cn

中国刑法学年会文集（2005 年度）

编辑委员会

学术顾问 高铭暄 马克昌

编委会主任 赵秉志

编委会副主任 李希慧 刘宪权

编委（按音序排列）

鲍遂猷	陈明华	陈兴良	陈忠林	顾肖荣
胡云腾	黄林异	姜 伟	郎 胜	李文燕
李希慧	刘明祥	刘守芬	刘宪权	卢建平
齐文远	阮吉林	吴振兴	张 军	张明楷
赵秉志				

编辑部主任 陈家林

编辑部成员 徐 立 蒋羽扬 郭泽强

编写说明

中国法学会刑法学研究会 2005 年年会将于 2005 年 10 月 28 日至 10 月 30 日在湖北省武汉市召开。作为每年一次的刑法学学术交流的盛会，本届年会事先拟定了三大方面的议题，即刑罚的裁量制度研究、渎职犯罪研究以及《刑法修正案（五）》有关问题研究。这些议题都与我国创建和谐社会的现实需要密切相关。

刑罚的裁量制度关系到刑法理论与司法实践诸多问题。如何完善我国的刑罚裁量制度，进一步提高刑罚裁量规范的可操作性，实现刑罚的正当化、个别化、人性化等多种功能，亟待我们从理论上加以深入研究。渎职犯罪是我国现阶段常见的多发型犯罪，近年来，渎职犯罪的发生率不断攀升，手段愈益隐蔽，案情纷繁复杂，不仅严重败坏党和政府在公众中的形象，而且引发了一系列的社会矛盾和问题。如何有效地预防与打击渎职犯罪，成为摆在广大刑法工作者面前的一个重大的理论与实践课题。《刑法修正案（五）》对于信用卡犯罪以及危害国防利益罪作了重要的修改，如何正确理解和把握这一规定，也需要进行深入的研究。本届年会确定以上议题，表明我国刑法学界对于这些问题的关注。从论文的收集情况看，学者们均从不同的角度深入地探讨了上述理论领域的几乎所有重要问题，发表了不少真知灼见，反映了我国刑法学界在这些领域的最新研究成果。

本届刑法学年会原定于 2005 年 5 月 30 日截稿，后因故推迟至 6 月 20 日最终截稿。年会共收到论文 324 篇，合计 310 余万字，由于受出版规模限制，我们不得不对提交的论文作了较大幅度的删减。在编辑过程中，除本会理事外，对其他作者提交的论文只能择优选用。本着一位作者一篇论文的原则，对于一人同时提交数篇论

文的，我们也只能选择其中的一篇。对于未能如愿收录本论文集的作者，我们在此深表歉意，并由衷地感谢大家对本届年会的积极参与，同对我们也希望今后大家能一如既往地支持刑法学研究会的工作。

按照本届年会议题的安排，2005 年度的论文集共分为两卷：第一卷为《刑罚制度研究》；第二卷为《实务问题研究》。本年会论文集在中国法学会刑法学研究会的具体指导下，由本会副会长、中南财经政法大学法学院教授李希慧和本会副会长、华东政法学院教授刘宪权担任主编，由本会常务理事、武汉大学法学院教授刘明祥和本会常务理事、中南财经政法大学法学院教授齐文远担任副主编。编辑部的成员为武汉大学法学院刑事法研究中心陈家林博士以及中南财经政法大学教师徐立、蒋羽扬、郭泽强博士。

感谢中国人民公安大学出版社对中国法学会刑法学研究会的大力支持，从而使本论文集得以及时地、高质量地面世，对于出版社领导和编辑同志的辛勤劳动，谨表崇高之敬意。

中国法学会刑法学研究会

2005 年 8 月 15 日于武汉

目 录

上 册

(一)

论渎职犯罪的概念与基本特征	丁慕英	(1)
论渎职罪的客体和客体要件	吴念胜	(5)
在国有资产管理体制转变情形下对渎职犯罪的		
重新审视	蒋文烈 罗 伟	(13)
刑罚目的的渎职罪展开	张 文 米传勇	(20)
渎职罪立案标准修订研究	竹怀军	(34)
渎职犯罪中若干法律适用问题研讨	朱 平	(45)
渎职罪认定中的几个共性问题探析	肖中华 张 建	(51)
渎职罪主体浅论	黄世元 党圆圆	(61)
渎职罪的立法缺陷概述	程 皓	(69)
渎职罪刑罚的缺陷及完善	郑小航	(82)
关于渎职罪主体有权解释的思考及立法建议	王志祥 姚 兵	(89)
论国家机关工作人员范围的扩大适用		
——关于渎职罪主体《解释》的另一种解读	李 翔	(103)
论渎职罪主体立法的反思与完善		
——以《联合国反腐败公约》为视角	莫洪宪 胡 隽	(113)
论拟制国家机关工作人员论及其展开	林 维	(121)
论“性贿赂”可以用渎职罪来规范		
——一个文化解释的视角	周 详 齐文远	(131)

论渎职犯罪中的监督管理过失	李兰英	(154)
---------------------	-----	---------

论渎职罪中附属的客观归属要素

——基于规范性理论的诠释	童德华	(163)
--------------------	-----	---------

(二)

论渎职罪中的“徇私”、“舞弊”	张明楷	(172)
-----------------------	-----	---------

渎职罪中“徇私舞弊”犯罪研究	黄奇中	(191)
----------------------	-----	---------

论渎职罪中的“徇私”	傅强 张国斌	(199)
------------------	--------	---------

当前徇私枉法案件的特点、原因与对策

——从一个典型案例谈起	侯国云	(205)
-------------------	-----	---------

浅论徇私枉法罪

——兼评马某涉嫌徇私枉法罪一案	孟昭武	(219)
-----------------------	-----	---------

关于徇私枉法罪认定中几个问题的分析	张智辉 武小凤	(225)
-------------------------	---------	---------

论徇私枉法罪的若干问题	黎宏	(239)
-------------------	----	---------

徇私枉法罪若干疑难问题探微	陈世伟	(250)
---------------------	-----	---------

徇私枉法罪的疑难问题	吴大伟	(267)
------------------	-----	---------

徇私枉法罪问题研究	王仲兴 胡小敏	(280)
-----------------	---------	---------

徇私枉法罪争议问题探究	王飞 康璞	(313)
-------------------	-------	---------

徇私枉法罪争议问题研究	马松建	(321)
-------------------	-----	---------

徇私枉法罪的立法缺陷与重新整合	赵丙贵	(335)
-----------------------	-----	---------

徇私枉法罪客观方面三个基本问题探讨	刘志高 石红丽	(341)
-------------------------	---------	---------

徇私枉法罪行为构造研析	何承斌	(352)
-------------------	-----	---------

徇私枉法罪主观方面研究	樊凤林 梁晟源	(362)
-------------------	---------	---------

徇私枉法罪主观方面若干问题的探讨	任志中 周蔚	(368)
------------------------	--------	---------

徇私枉法罪主观方面疑难问题探析	柳忠卫 刘芳芳	(375)
-----------------------	---------	---------

关于徇私枉法罪中“徇私”的协调性思考	胡陆生	(386)
--------------------------	-----	---------

法官渎职犯罪浅探	陈巧燕	(395)
----------------	-----	---------

徇私枉法罪若干问题研究

——兼析本罪与前提罪之间的刑事法律关系 … 周恩深 费贵廉 (400)

徇私舞弊型渎职罪的罪数问题检讨

——以因受贿而实施之渎职行为的罪数认定为中心

…………… 杨 凯 侯启舞 (411)

民事、行政枉法裁判罪若干问题研究 …………… 朱本欣 赵 慧 (426)

论我国刑法中“徇私”的含义 …………… 黄明儒 (430)

枉法追诉罪与枉法裁判罪

——关于刑法第399条的问题探讨 … 刘才光 余文唐 余金灿 (445)

论民事、行政枉法裁判罪客观方面的几个问题

——以类型思维为视角 …………… 吴学斌 (453)

民事枉法裁判罪若干问题研究 …………… 刘德法 (459)

执行判决、裁定失职罪和执行判决、裁定滥用职权罪探析

…………… 周道鸾 (468)

刑法第399条第4款之合理性探讨

——从罪数形态的维度进行分析 …………… 严 励 金碧华 (475)

刑法第399条第4款的罪数形态之新论

——兼析想象竞合犯与法条竞合、牵连犯的界限 … 黄华平 梁晟源 (494)

对税收渎职犯罪构成要件若干问题之研析 …………… 王前生 徐振华 (503)

徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪研究 …………… 安文录 (511)

下 册

(三)

滥用职权罪的罪过形态 …………… 周其华 (519)

滥用职权罪相关问题比较研究

——以《联合国反腐败公约》的规定为视角 … 刘 璐 张冬霞 (527)

也论滥用职权罪的若干争议问题

- 以《联合国反腐败公约》的规定为视角…………… 易建国 (538)
- 关于滥用职权罪有关问题的探讨…………… 赵颖 袁振华 (545)
- 滥用职权罪罪量标准的考察…………… 蒋兰香 (550)
- 滥用职权罪罪过形式的理论分析…………… 刘良 王喆 (561)
- 浅析滥用职权罪的行为结构及其罪列…………… 蒋羽扬 (571)
- 滥用职权罪客观行为研究…………… 杨建军 赵新彬 (579)
- 论滥用职权罪的“重大损失”…………… 王安异 (586)
- 论滥用职权罪的罪过形式…………… 邓文莉 (597)
- 对严重“瞒报谎报”行为予以刑法惩治的一点建议…………… 卢建平 (607)
- 试论滥用职权罪的立法完善…………… 付丽洁 徐国锐 (611)
- 日本刑法滥用职权罪争点概览…………… 熊永明 胡祥福 (619)
- 错位与归位
- 滥用职权罪立法的检讨与重构…………… 周长军 汪雷 (628)
- 滥用职权罪与玩忽职守罪中“损失”的确定…………… 赖早兴 (637)
- 滥用职权罪与玩忽职守罪之罪过辨析
- 一种模型建构的分析思路…………… 冯亚东 张丽 (645)
- 滥用职权罪与玩忽职守罪的罪过形式探讨及完善…………… 陆中俊 刘亮 (656)
- 玩忽职守罪立法问题探讨…………… 雷山漫 (662)
- 玩忽职守罪构成要件若干问题探讨…………… 刘炎 (670)
- 关于玩忽职守罪的几个疑难问题…………… 李邦友 (677)
- 论玩忽职守罪的共同犯罪…………… 孙立红 (686)
- “执行地方政策”行为的定性分析
- 从一玩忽职守案件引起的思考…………… 贾凌 秦丽娜 (692)
- 玩忽职守罪客观方面研究…………… 莫开勤 (698)
- 玩忽职守罪的因果关系问题研究…………… 唐煜枫 (706)

刑法中监督过失的比较研究与理论创新

——结合二则环境监管失职罪案例的思考	赵 赤	(717)
--------------------------	-----	---------

(四)

《刑法修正案 (五) 》第 1 条的理解和适用问题探讨

.....	赵秉志 王东阳	(725)
浅析使用以虚假的身份证明骗领的信用卡之行为	刘明祥	(738)
论信用卡诈骗罪的几个问题	程 红	(743)
关于《刑法修正案 (五) 》第 2 条第 3 款的立法思考		
——盗窃信用卡并使用行为之定性分析	马长生 王 珂	(750)
《刑法修正案 (五) 》第 1 条司法适用解析	王秀梅 杜 澎	(760)
《刑法修正案 (五) 》的相关问题与解决途径	付立忠	(767)
应摆脱被动应对的刑事立法局面：评全国人大常委会		
关于信用卡犯罪的立法解释与刑法修正案	王培斌	(776)
对《刑法修正案 (五) 》中有关信用卡犯罪的几点		
法律思考	戴长林 黄东海	(787)
《刑法修正案 (五) 》相关问题研究	李 成	(797)
论信用卡犯罪与网络信用卡诈骗罪		
——兼评《刑法修正案 (五) 》前两条	孙翠玉	(810)
妨害信用卡管理罪之若干问题探讨		
——对《刑法修正案 (五) 》之部分解读	王明辉 刘 芳	(817)
论《刑法修正案 (五) 》关于信用卡诈骗罪的修正补充		
.....	宣炳昭 曹宪强	(823)
妨害信用卡管理罪初探	利子平 樊宏涛	(837)
我国刑法信用卡犯罪立法规定的完善及其司法适用		
.....	魏昌东 杨家庆	(849)

《刑法修正案（五）》之理解与适用	叶小琴	（ 863 ）
对《刑法修正案（五）》第 177 条新增内容的立法分析	王雨田	（ 872 ）
新增信用卡犯罪若干问题解析	刘 远 张新玲	（ 880 ）
论信用卡诈骗罪的犯罪对象及相关问题	邹湘高	（ 895 ）
试论妨害信用卡管理罪	王良顺	（ 901 ）
盗窃信用卡并使用行为之定性分析	张亚军	（ 910 ）
论过失损坏军事通信罪的立法与理论 ——从《刑法修正案（五）》说起	赵桂民 张振鹏	（ 917 ）

Index

Top Volume

Part I

- Analysis on the Concept and characteristics of the Crime of Dereliction of Duty
..... Ding Muying (1)
- Analysis on the Object and the Objective Constitutions of the Crime of Dereliction
of Duty Wu Niansheng (5)
- Review on the Crime of Dereliction of Duty from the Conversion Situation of the
System of State Assets Administration ... Jiang Wenlie & Luo Wei (13)
- On Outspread of the Aim of Penalty in the Crime of Dereliction of Duty
..... Zhang Wen & Mi Chuanyong (20)
- Research on the Amendment of Record Criterion of the Crime of Dereliction of
Duty Zhu Huaijun (34)
- Analysis on Several Problems of Applying the Crime of Dereliction of Duty
..... Zhu Ping (45)
- Analysis on Several Common Problems in Judging the Crime of Dereliction of
Duty Xiao Zhonghua & Zhang Jian (51)
- A Tentative Study on the Subject of the Crime of Dereliction of Duty
..... Huang Shiyuan & Dang Yuanyuan (61)
- Summarizing the Legislative Drawbacks of the Crime of Dereliction of Duty
..... Cheng Hao (69)
- The Drawbacks and Perfection of Penalty of the Crime of Dereliction of Duty
..... Zheng Xiaohang (82)

Consideration on the Valid Explanation and Legislative Advices of the Subject of the Crime of Dereliction of Duty ... Wang Zhixiang & Yao Bing	(89)
Analysis on Expanding the Application of National Jobholder ——Another Understanding of the Explanation of the Subject of the Crime of Dereliction of Duty	Li Xiang (103)
Analysis on the Retrospection and Perfection of the Legislation of the Subject of the Crime of Dereliction of Duty ——From the Angle of Convention against Rotting in the UN	Mo Hongxian & Hu Juan (113)
Analysis on the theory of National Qusai-Jobholder and its Outspreading	Lin Wei (121)
Analysis on Leashing “Sex Bribe” with the Crime of Dereliction of Duty ——From the Angle of Explantatin in Culture	Zhou Xiang & Qi Wenyuan (131)
Analysis on Supervised Negligence in the Crime of Dereliction of Duty	Li Lanying (154)
Analysis on the Additional Objective Essentials of Responsibility in the Crime of Dereliction of Duty ——Based on the Explanation from the Criteriaons ...	Tong Dehua (163)

Part II

Analysis on “For Selfish Ends” “fraudulent practices” of the Crime of Dereliction of Duty	Zhang Mingkai (172)
A Study on “Fraudulent Practices for Selfish Ends” of the Crime of Dereliction of Duty	Huang Qizhong (191)
Analysis on “for Selfish Ends” of the Crime of Dereliction of Duty	Fu Qiang & Zhang Guobin (199)

- The characteristics, causation and countermeasures of the Recent Crimes of
 Bending the Law for Selfish Ends
 ——From a Typical Case Hou Guoyun (205)
- A Tentative Study on the Crime of Bending the Law for Selfish Ends
 ——Along with a case of Ma who involving in the Crime
 Meng Zhaowu (219)
- Analysis on Several Problems of Ascertaining the Crime of Bending the Law
 for Selfish Ends Zhang Zhihui & Wu Xiaofeng (225)
- Analysis on Several Problems of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends
 Li Hong (239)
- Analysis on Several Difficult Problems of the Crime of Bending the Law for
 Selfish Ends Chen Shiwei (250)
- On Several Difficult Problems of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends
 Wu Dawei (267)
- Analysis on the Problems of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends
 Wang Zhongxing & Hu Xiaomin (280)
- Research on the Disputing Problems of the Crime of Bending the Law for
 Selfish Ends Wang Fei & Kang Ying (313)
- Research on the Disputing Problems of the Crime of Bending the Law for
 Selfish Ends Ma Songjian (321)
- The Legislative Drawbacks and Reconformity of the Crime of Bending the
 Law for Selfish Ends Zhao Binggui (335)
- Three Basic Problems in the Objective Aspect of the Crime of Bending the
 Law for Selfish Ends Liu Zhigao & Shi Hongli (341)
- Research on the Behaviors of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends
 He Chengbin (352)

Research on the Subjective Aspect of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends	Fan Fenglin & Liang Shengyuan	(362)
Analysis on Several Problems in the Subjective Aspect of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends	Ren Zhizhong & Zhou Wei	(368)
Analysis on the Difficult Problems in the Subjective Aspect of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends	Liu Zhongwei & Liu Fangfang	(375)
Consideration on Harmony in “for Selfish Ends” of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends	Hu Lusheng	(386)
A Tentative Analysis on the Judge’s Crime of Dereliction of Duty	Chen Qiaoyan	(395)
Research on Several Problems of the Crime of Bending the Law for Selfish Ends ——Along with Analysis of the Relationship between this Crime and the Original Crimes	Zhou Enshen & Fei Guilian	(400)
Review on the Quantity of Crime in the Type of “Fraudulent Practices for Selfish Ends” of the Crime of Dereliction of Duty ——Based on Ascertaining the Quantity of Crimes when Behaving as Derelicting the Duty for Bribe	Yang Kai & Hou Qiwu	(411)
Analysis on Several Problems of the Crime of Judgment by Perverting the Civil Law and the administration Law ...	Zhu Benxin & Zhao Hui	(426)
Analysis on the Concept of “for Selfish Ends” in Our Country’s Criminal Law	Huang Mingru	(430)
On the Crime of Prosecuting by Perverting the Law and the Crime of Judgment by Perverting the Law ——Analysis on the Problems of Article 399 of the Criminal Law	Liu Caiguang & Yu Wentang & Yu Jincan	(445)

- Analysis on Several Problems of the Objective Aspect of the Crime of
Judgment by Peverting the Civil Law and the administration Law
——From the Angle of Types Thought Wu Xuebin (453)
- Research on Several Problems of the Crime of Judgment by Peverting the
Civil Law Liu Defa (459)
- Probing into the Crime of Dereliction of Duty in Enforcing the Adjudication &
the Crime of Abuse of Authority in Enforcing the Adjudication
..... Zhou Daoluan (468)
- Analysis on the Rationality of Item 4 Article 399 of the Criminal Law
——From the angle of Quantity of Crime ... Yan Li & Jin Bihua (475)
- A New Discussion on the Quantity of Crime of Item 4 Article 399 of the
Criminal Law
——Along with the Boundary of the Imaginative Jointer of Offenses,
the Concurrent Stipulation and the Implicated Offenses
..... Huang Huaping & Liang Shengyuan (494)
- Analysis on Several Problems of the Constituent Conditions of Dereliction of
Tax Duty Wang Qiansheng & Xu Zhenhua (503)
- A Study on the Crime of Mortgaging Shares and Selling the State Assets with
Low Price by Peverting the Law for Selfish Ends An Wenlu (511)

Bottom Volume

Part III

- On Culpability of the Crime of Abusing Administrative Power
..... Zhou Qihua (519)