



“三点”法律问题判解研究丛书

于国旦 / 著

侵犯公民人身权利、民主权利罪
重点疑点难点问题判解研究



Three
Points

人民法院出版社



“三点”法律问题判解研究丛书

侵犯公民人身权利、民主权利罪 重点疑点难点问题判解研究

于国旦 / 著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

侵犯公民人身权利、民主权利罪重点疑点难点问题判解研究
/于国旦著. -北京: 人民法院出版社, 2005. 9

(“三点”法律问题判解研究丛书)

ISBN 7-80217-073-7

I. 侵… II. 于… III. ①侵犯人身权利罪-研究-中国
②侵犯民主权利罪-研究-中国 IV. D924.344

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 073142 号

侵犯公民人身权利、民主权利罪重点疑点难点问题判解研究
于国旦 著

责任编辑 于新年 高林 刘宇
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 85250579 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)
网 址 www.courtpress.com
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定市恒艺印务公司
经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 472 千字
印 张 17
版 次 2005 年 9 月第 1 版 2005 年 9 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80217-073-7
定 价 39.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

出版前言

新世纪迎来了经济建设的腾飞，也迎来法治建设的春天。随着人们法律意识的日益提高，各类纠纷案件不断增长。经济生活和社会矛盾的日新月异也使纠纷案件呈现出复杂、多样的特点。所有这些都给我们的法学研究提供了新的素材，也给我们的审判工作增加了前所未有的难度。鉴此，我社约请具有相当理论功底和实务经验的专家学者共同编撰了这套《“三点”法律问题判解研究丛书》，每本书均选取各专门法律中的“三点”问题，在比较分析有关立法和各种学说基础上，采取实证分析和规范分析相结合的方法，以审判案例和司法解释为切入点，探讨相关法律规定的理解与适用，研究有关学术理论争议，以期为类似个案的处理提供指导与参考。

本丛书所要研究的“三点”问题，即“重点、疑点、难点”问题。

一、所谓“重点”问题，是以各专门法律中的常见问题为主，客观地反映相关理论研究和司法实践中的重要问题。

二、所谓“疑点”问题，是拈取各专门法律的司法实践中存在较大争议的问题，从制定法的解释适用入手深入分析，为司法实务提供比较可行的解决方案。

三、所谓“难点”问题，是选择各专门法律的司法实践中较难处理的问题，结合法学理论和制定法展开研究，结合有关案例得出倾向性的结论。

理论应当与实践相结合。司法人员在司法实践中需要运用有关部门法学理论作指导，缺乏理论指导的实践必然是盲动而无序；而

科研人员研究有关部门法学理论又必须依赖于司法人员的司法实践。因为有必要从社会上所发生的形形色色具体案件的司法工作中总结、概括出带有规律性的认识观念，用以补充和丰富有关部门法学的理论。然而，若将有关部门法学理论与司法实践完美、有机地结合在一起，一般而言则是说到容易做到难。

本套丛书在将有关部门法学理论与司法实践相结合方面作了极为有益的尝试，定位于“判解研究”，即为突出这一特点。在每章节中，均设计了一个争议性案例，并围绕该案所涉及的有关部门法学理论问题加以展开探讨，最后对争议性案例作出总结性的结论，如此就将有关部门法学理论与司法实践有机地融合为一体。

本套丛书的作者均系毕业于北京大学、中国人民大学、中国政法大学、中国社科院等知名高校或研究部门的法学博士、博士后。他们既具有较高的法学理论素养，掌握各有关部门法学的前沿性信息；同时也具有一定的实践工作经验，对各专门法律的立法、司法、执法均相当了解，熟悉其适用中的重点疑点难点问题，写作很有针对性，由此就在相当程度上保证了本套丛书的高质量、高水平与适用性强的特点。

本套丛书的范围涵盖民事、刑事、经济、行政等法学部门，将分批分期陆续推出。我们真诚企盼本套丛书的出版，不仅对于审判人员审理各种类型的有关案件有所帮助，而且也能够为法学理论界的专家、学者从事有关部门法学理论的研究提供一种可资借鉴的范例。诚望看到本套丛书的各位审判人员及其专家、教授予以批评指正，也希望有条件、有专长的实务人员、学者加入到本套丛书的作者队伍，从而写出更多、更富有理论与实践价值的专著。

人民法院出版社

二〇〇五年九月

序

侵犯公民人身权利、民主权利罪是刑法分则中规定的、在实践中最为常见但又危害极大的一类犯罪，这一类犯罪与广大人民的生活休戚相关，直接涉及到我国公民日常生活中的切身利益，运用刑法武器对此类犯罪进行打击是司法机关的重要任务之一。为了严厉打击和预防侵犯公民人身权利、民主权利，保护人民群众的各项合法人身权利和民主权利，我国有关机关制定和修改了一系列的法律、法规，最高人民法院和最高人民检察院也针对司法实践中存在的一些难点和疑点问题相继发布了一系列的司法解释。如有关刑法修正案和解释案、《最高人民法院关于审理强奸案件有关问题的解释》、《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（一）》、《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）》、《最高人民法院关于审理拐卖妇女、儿童案件适用法律有关问题的解释》、《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》等等，正确理解上述法律法规和司法解释，对于正确认定这类犯罪，以公正、有效的刑罚打击、预防此类犯罪，保障广大人民的各项合法权利是十分必要的。

但是，侵犯公民人身权利、民主权利罪中的许多犯罪在认定的过程中存在着许多疑点、难点问题，就类罪而言，如何区分侵犯公民人身权利、民主权利罪与危害公共安全罪、侵犯财产罪历来是刑法理论和司法适用中的一个重点和难点问题，而就具体犯罪而言，间

接故意杀人的认定、故意杀人罪和故意伤害罪的界限、故意杀人罪与抢劫罪的界限、奸淫幼女的认定、虐待和遗弃的界限、事实婚姻是否构成重婚、绑架罪的认定等等一系列问题也长期存在着争议,并且这些争议直到今天依然存在。应当说,对这些问题的不同认识影响着司法实践,使得司法实践中产生了一些分歧,各地司法机关在处理一些具体案件的过程中无论在定罪上还是在量刑上其具体做法都很不一致。另一方面,我国的法律体系以成文法为主,但我国刑法典则显得相对粗糙、散乱,有许多不尽如人意之处,而大量具有法律效力的司法解释也有着不协调和不稳定的缺陷,刑事立法和司法解释上的不足,更加剧了各地定罪量刑的不均衡和不统一。这些现象的存在无疑会影响我国司法工作的稳定性和统一性,并对我国法治建设带来不利影响。因此,从理论上对这些问题进行科学的阐释,努力消除人们对一些问题的认识分歧,无疑是一项很有现实意义的工作。

于国旦博士所著的《侵犯公民人身权利、民主权利罪重点疑点难点问题判解研究》一书在这方面做出了有益的尝试。该书的一个显著特点是:结合我国相关的法律规定和司法解释,对侵犯公民人身权利、民主权利罪的重点、难点、疑点问题进行了分析论证,在通过对司法实践中存在着一定争议的典型案例进行分析的基础上,做出进一步地说明和阐释,提出自己明确的观点,从而能够使人相对容易地掌握和理解侵犯公民人身权利、民主权利犯罪中的相关问题。尽管该书的一些观点还有待进一步研究,理论深度也有待提高,但相信该书对于我国的司法实践和法律爱好者了解我国的侵犯公民人身权利、民主权利罪会起到一定的帮助作用。为此特向广大法律工作者和爱好者推荐。

王 牧

二〇〇五年九月

目 录

第一章 故意杀人罪 重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(1)
二、刑法对生命的保护原则及生命的认定问题·····	(5)
三、故意杀人罪的客观构成要件问题·····	(7)
四、实施安乐死的行为的定性问题·····	(9)
五、不作为杀人的认定问题·····	(13)
六、间接故意杀人罪的认定及是否存在未遂问题·····	(20)
七、逼迫、诱骗、教唆、帮助他人自杀的认定问题·····	(27)
(一) 逼迫他人自杀的认定·····	(28)
(二) 诱骗他人自杀的认定·····	(29)
(三) 教唆、帮助他人自杀的认定·····	(29)
(四) 共同自杀的认定·····	(31)
八、故意杀人罪与相关犯罪的界限问题·····	(36)
(一) 故意杀人罪与产生被害人死亡结果的危害公共安全 罪的界限·····	(36)
(二) 我国刑法规定以故意杀人罪论处的情形·····	(37)
(三) 故意杀人罪未遂与未致死的故意伤害罪的界限·····	(38)
(四) 故意杀人罪与抢劫罪的界限·····	(41)

2 侵犯公民人身权利、民主权利罪重点疑点难点问题判解研究

- (五) 故意杀人罪与绑架罪的界限 (42)
- (六) 故意杀人罪与非法行医罪以及组织、利用会道门、
邪教组织、利用迷信致人死亡罪的界限 (42)
- (七) 故意杀人罪与交通肇事致罪的界限 (44)
- 九、故意杀人罪的刑事责任问题 (49)

第二章 过失致人死亡罪 重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例 (50)
- 二、过失致人死亡罪因果关系的认定问题 (52)
- 三、过失致人死亡罪行为人的预见义务内容和预见可能性
问题 (55)
- 四、过失致人死亡罪的司法判定问题 (59)
 - (一) 过失致人死亡罪和致他人死亡的意外事件的界限 ... (59)
 - (二) 过失致人死亡罪与过失引起他人死亡的其他犯罪的
界限 (59)
 - (三) 过于自信的过失致人死亡与间接故意杀人的界限 ... (60)
 - (四) 不作为过失致人死亡罪的认定 (63)

第三章 故意伤害罪 重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例 (64)
- 二、故意伤害罪中伤害的认定问题 (67)
 - (一) “伤害”的司法判定 (67)
 - (二) 重伤与轻伤的界定 (68)
 - (三) 精神伤害能否构成故意伤害罪 (70)
- 三、故意伤害罪的司法判定问题 (71)

(一) 故意伤害罪 (致人死亡) 与故意杀人罪的界限 (71)

(二) 正当防卫、无限防卫行为与故意伤害罪的界限 (73)

(三) 故意伤害罪 (致人死亡) 与过失致人死亡罪的界限
..... (79)

(四) 寻衅滋事罪与故意伤害罪的界限 (81)

(五) 故意伤害罪与过失致人重伤罪的界限 (82)

四、故意伤害罪的刑事责任问题 (84)

第四章 过失致人重伤罪

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例	(86)
二、过失致人重伤罪的基本特征的认定问题	(88)
三、假想防卫致人重伤的认定问题	(89)
四、过失致人重伤罪与相关犯罪的界限问题	(91)
(一) 过失致人重伤与意外事件致人重伤的界限	(91)
(二) 过失致人重伤罪与过失致人死亡罪的界限	(92)
(三) 过失致人重伤罪与故意伤害罪的界限	(92)
五、飞车抢夺过程中致人重伤的定性问题	(95)

第五章 强奸罪

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例	(97)
二、强奸行为认定的要点	(100)
三、妇女能否成为强奸罪的主体问题	(105)
四、强奸罪的本质特征问题	(107)
五、强奸罪的犯罪对象问题	(109)
六、奸淫幼女是否需要“明知”问题	(112)

4 侵犯公民人身权利、民主权利罪重点疑点难点问题判解研究

七、骗奸妇女的认定问题·····	(115)
八、婚内强奸的认定问题·····	(121)
九、强奸罪与通奸行为的界限问题·····	(126)
十、轮奸的认定问题·····	(131)
十一、强奸未遂的认定问题·····	(133)
十二、强奸罪与强制猥亵、侮辱妇女罪的界限问题·····	(142)
十三、奸淫不满 14 周岁幼女的强奸行为与猥亵儿童的行为 的区别问题·····	(144)
十四、强奸罪与聚众淫乱罪的界限问题·····	(145)
十五、强奸与侮辱尸体罪的界限问题·····	(146)
十六、奸淫不满 14 周岁的幼女与嫖宿幼女罪的界限问题·····	(146)
十七、强奸罪的刑事责任问题·····	(148)

第六章 强制猥亵、侮辱妇女罪 重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(150)
二、强制猥亵、侮辱妇女行为的认定问题·····	(151)
三、强制猥亵、侮辱妇女罪的司法判定问题·····	(155)
(一) 强制猥亵、侮辱妇女罪与一般猥亵、侮辱妇女行为 的界限·····	(155)
(二) 利用妇女无法抗拒的状态进行猥亵行为的定性·····	(156)
(三) 强制猥亵、侮辱妇女罪与强奸罪(未遂)的界限 ·····	(156)
(四) 侮辱妇女罪与侮辱罪的界限·····	(158)

第七章 猥亵儿童罪

重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例…………… (160)
- 二、猥亵儿童罪的犯罪构成问题…………… (161)
- 三、强制与男性儿童发生性关系的定性问题…………… (162)
- 四、教室能否成为猥亵儿童罪中的公共场所问题…………… (163)
- 五、猥亵儿童罪与奸淫幼女的强奸罪的界限问题…………… (165)

第八章 非法拘禁罪

重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例…………… (167)
- 二、非法拘禁行为的认定问题…………… (168)
- 三、非法拘禁罪能否由间接故意构成问题…………… (171)
- 四、非法拘禁罪的犯罪对象问题…………… (172)
- 五、非法拘禁中致人重伤、死亡的认定问题…………… (174)
- 六、非法拘禁罪与相关犯罪的界限问题…………… (176)
 - (一) 非法拘禁罪与非罪的界限…………… (176)
 - (二) 非法拘禁罪与绑架罪的界限…………… (177)
 - (三) 非法拘禁罪与刑讯逼供罪的界限…………… (179)
 - (四) 非法拘禁罪与非法搜查罪的界限…………… (179)
- 七、非法拘禁罪一罪与数罪的司法判定问题…………… (181)
 - (一) 非法拘禁罪与妨害公务罪的想象竞合…………… (181)
 - (二) 非法拘禁罪与暴力干涉婚姻自由罪的想象竞合…………… (182)
- 八、非法拘禁罪的刑事责任问题…………… (183)

第九章 绑架罪

重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例..... (185)
- 二、绑架行为的认定问题..... (186)
- 三、已满 14 周岁不满 16 周岁绑架他人致人死亡的认定
问题..... (190)
- 四、绑架罪与相关犯罪的界限问题..... (193)
 - (一) 绑架罪与拐卖妇女、儿童罪的界限..... (193)
 - (二) 绑架罪与敲诈勒索罪的界限..... (193)
 - (三) 绑架罪与为索取债务非法扣押、拘禁他人犯罪行为的
界限..... (195)
 - (四) 绑架罪与抢劫罪的界限..... (197)
 - (五) 绑架罪与故意杀人罪、故意伤害罪的界限..... (199)

第十章 拐卖妇女、儿童罪

重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例..... (202)
- 二、拐卖妇女、儿童罪侵犯客体问题..... (203)
- 三、拐卖妇女、儿童罪是否以违背被害人意志为前提问题
..... (205)
- 四、出卖自己的子女能否构成拐卖儿童罪问题..... (207)
- 五、拐卖妇女、儿童罪的既遂与未遂问题..... (208)
- 六、拐卖妇女、儿童罪与相关犯罪的界限问题..... (212)
 - (一) 拐卖妇女、儿童罪与介绍婚姻和介绍收养索取财物的
界限..... (212)
 - (二) 拐卖妇女、儿童罪与诈骗罪的界限..... (214)

(三) 拐卖儿童罪与拐骗儿童罪的界限·····	(214)
(四) 拐卖妇女、儿童罪的一罪与数罪的界限·····	(215)
七、拐卖妇女、儿童罪的刑事责任·····	(215)

第十一章 收买被拐卖的妇女、儿童罪

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(219)
二、收买被拐卖的妇女、儿童罪的基本特征的认定问题·····	(220)
三、收买被拐卖的妇女、儿童罪的司法判定问题·····	(221)
(一) 收买被拐卖的妇女、儿童罪和拐卖妇女、儿童罪的界限·····	(221)
(二) 收买被拐卖的妇女、儿童罪一罪与数罪的界限·····	(222)
(三) 收买被拐卖妇女、儿童几种不予追究刑事责任的情形·····	(223)
(四) 收买被拐卖的妇女、儿童罪主犯的认定·····	(223)
(五) 收买被拐卖的妇女、儿童罪与介绍婚姻、收养子女给付财物的界限·····	(223)

第十二章 聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(225)
二、聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪的侵犯客体问题·····	(226)
三、聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪的客观构成要件问题·····	(227)
四、聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪的故意内容问题·····	(228)

五、聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪的司法判定问题	(228)
(一) 聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪与非罪的界限	(228)
(二) 聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪与妨害公务罪的界限	(229)
(三) 聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪与阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪的界限	(230)
六、聚众阻碍解救被收买的妇女、儿童罪中首要分子的认定问题	(231)

第十三章 诬告陷害罪

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例	(232)
二、诬告陷害罪捏造事实的认定问题	(233)
三、捏造告诉才处理的犯罪事实能否构成诬告陷害罪问题	(235)
四、诬告陷害罪中“告发”的理解问题	(236)
五、诬告陷害罪是否需要特定的对象问题	(237)
六、单位能否成为诬告陷害罪的犯罪对象问题	(237)
七、诬告陷害罪主观构成要件问题	(239)
八、诬告陷害罪是否以意图使他人受到刑事追究为要件	(240)
九、诬告陷害罪的司法判定问题	(242)
(一) 诬告陷害罪与非罪的界限	(242)
(二) 诬告陷害罪与诽谤罪的界限	(244)
(三) 诬告陷害罪与报复陷害罪的界限	(245)
(四) 诬告陷害罪与伪证罪的界限	(246)
(五) 诬告陷害罪既遂与未遂的认定	(247)

第十四章 强迫职工劳动罪 重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(248)
二、强迫职工劳动罪的侵犯客体问题·····	(250)
三、强迫职工劳动罪的客观构成要件问题·····	(251)
四、强迫职工劳动罪的主体问题·····	(252)
五、强迫职工劳动罪的司法判定问题·····	(255)
(一) 强迫职工劳动罪与非罪的界限·····	(255)
(二) 强迫职工劳动罪与非法拘禁罪的界限·····	(255)
(三) 强迫职工劳动罪与虐待罪的界限·····	(256)
(四) 强迫职工劳动罪的一罪与数罪问题·····	(256)

第十五章 雇用童工从事危重劳动罪 重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(257)
二、雇用童工从事危重劳动罪的侵犯客体问题·····	(258)
三、雇用童工从事危重劳动罪的客观构成要件问题·····	(259)
四、雇用童工从事危重劳动罪主体及主观构成要件问题·····	(269)
五、雇用童工从事危重劳动罪的司法判定问题·····	(271)
(一) 雇用童工从事危重劳动罪的罪与非罪的界限·····	(271)
(二) 雇用童工从事危重劳动罪与强迫职工劳动罪的界限 ·····	(271)
(三) 雇用童工从事危重劳动罪中的一罪与数罪问题·····	(272)

第十六章 非法搜查罪

重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例…………… (274)
- 二、非法搜查罪的侵犯客体问题…………… (275)
- 三、非法搜查罪的客观构成要件问题…………… (276)
- 四、非法搜查罪的司法判定问题…………… (277)
 - (一) 非法搜查罪与搜查工作中的错误行为的界限…………… (277)
 - (二) 非法搜查罪与以非法搜查为手段的其他犯罪的界限
…………… (277)
 - (三) 非法搜查罪与非法侵入住宅罪的界限…………… (278)
 - (四) 非法搜查罪与伪造、变造、买卖国家机关证件罪，
盗窃、抢夺国家机关证件罪的界限…………… (278)

第十七章 非法侵入住宅罪

重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例…………… (279)
- 二、非法侵入住宅罪基本特征的认定问题…………… (281)
- 三、非法侵入住宅罪的犯罪对象问题…………… (283)
- 四、非法侵入住宅罪的司法判定问题…………… (286)
 - (一) 认定非法侵入住宅罪应当遵循的原则…………… (286)
 - (二) 非法侵入住宅罪与非法搜查罪的界限…………… (287)

第十八章 侮辱罪

重点疑点难点问题判解研究

- 一、据以研究的案例…………… (289)