



基层人民法院法官培训教材

实务卷

刑事审判篇

高憬宏 主编
杨万明

人民法院出版社



基层人民法院法官培训教材

实务卷

刑事审判篇

主 编 · 高憬宏 杨万明

副主编 · 党建军 郭清国

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

基层人民法院法官培训教材. 实务卷·刑事审判篇/高
憬宏、杨万明主编. —北京: 人民法院出版社, 2005.6
ISBN 7-80217-030-3

I. 基… II. 高… III. 刑事诉讼—审判—中国—
教材 IV. D925

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 056458 号

基层人民法院法官培训教材 (实务卷·刑事审判篇)
主编 高憬宏 杨万明

责任编辑 陈燕华 李文娜
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) 85250583 (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 华明印刷厂
经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 470 千字
印 张 17.5
版 次 2005 年 6 月第 1 版 2005 年 6 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80217-030-3
定 价 35.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

《基层人民法院法官培训教材》

编审委员会

主任委员：曹建明

副主任委员：万鄂湘 苏泽林 李 克

委 员：（按姓氏笔划排列）

牛建华	王世民	王秀红	刘学文
刘保军	孙华璞	纪 敏	宋建朝
宋晓明	岑安邦	怀效锋	杨润时
邵文虹	陈全国	金长荣	俞灵雨
南 英	钱 锋	曹三明	黄尔梅
董文濮	蒋志培	熊选国	

编写说明

基层人民法院法官及其承担的案件数量比重占全国法院的80%左右。他们的任务最艰巨，所处的环境最复杂，工作的条件最艰苦，面临的困难和矛盾最突出，与人民群众的联系最直接、最广泛。因此，加强基层法院队伍建设，努力建设一支高素质的基层人民法院法官队伍，是人民法院队伍建设的重中之重，是各级人民法院所面临的一项现实紧迫任务和长期的战略任务。根据党中央关于全面加强基层工作指示精神，最高人民法院先后于1998年、2000年、2004年和2005年召开了全国人民法庭工作会议和加强人民法院基层建设工作专题会议，认真研究、全面分析了基层法院队伍的现状，存在的主要问题和原因，明确了加强基层人民法院和人民法庭思想政治建设、组织建设、业务建设和纪律作风建设的目标、任务、措施，提出了解决问题和矛盾的总体思路，为人民法院改革和发展奠定了坚实的基础，为实现人民法院“公正与效率”工作主题提供了可靠保证。认真实施基层法官轮训计划，通过教育培训切实提高基层人民法院法官的思想政治素质、审判业务水平和能力、职业道德素养是最高人民法院全面加强基层人民法院建设的重要内容和有力举措。

为使全国法院加强基层建设工作会议精神落到实处，取得实效，最高人民法院政治部、国家法官学院在认真总结法官培训工作经验、广泛征求意见的基础上，结合基层法院队伍建设实际，制定并下发了《2005～2007年全国基层人民法院法官轮训工作方案》（以下简称《方案》）。《方案》提出了本次轮训工作的指导

思想、培训目的、培训内容以及培训的组织管理等。为确保培训质量和效果，最高人民法院政治部、国家法官学院遵照肖扬院长关于“最高人民法院将组织编写一套基层法官培训教材，……力争用三年时间，完成对基层法官有关法律及司法解释的培训”的指示精神，成立了《基层人民法院法官培训教材》（以下简称《教材》）编审委员会和《教材》编写工作办公室，提出了编写工作计划，确定了编写原则和任务分工。经过艰苦努力和扎实工作，形成了这套系列《教材》。

《教材》以《方案》提出的三个单元的培训内容为依据，密切结合基层人民法院审判工作实际，在坚持理论联系实际的基础上，着重体现基层人民法院法官思想道德、现代法治理念的养成和建立，重点强调审判业务实践之需要，突出法官庭审驾驭、适用法律和裁判文书制作能力、水平的培养和提高，以切实增强培训教材的针对性、实用性和有效性，努力贯穿并体现培训作为基层人民法院法官服务，为基层人民法院建设服务的指导思想。

《教材》分设“综合卷”、“技能卷”和“实务卷”三部分。其中“综合卷”涵括了邓小平理论、“三个代表”重要思想以及科学发展观等思想理论、法官职业道德、人民法院管理和改革以及法律思维和现代司法理念等专题内容，以期通过公共基础理论的教学，从整体上提高基层人民法院法官的综合素质，培养法律思维能力，树立现代司法理念，提高法官职业道德水平。该部分教材内容是本次基层法官轮训中必不可少的内容。“技能卷”从法官审判职责要求出发，分别以刑事、民商事、行政审判中法官应具备的基本能力——适用法律、驾驭庭审、制作裁判文书等“三个能力”为主要内容，通过培训学习，强化法官职业技能，掌握审判技能和技巧，提高司法能力和水平。该部分教材内容是本次基层法官轮训工作的重点内容。“实务卷”则立足于一审刑事审判、民商事审判、行政审判和立案、审判监督以及执行等审判实践中所出现的热点、难点、疑点问题，通过运用相关理论的分析研究及司法解释的阐释，使法官深刻理解立法本意，正确把

握法学基础理论知识，熟悉相关司法解释，掌握解决问题的思路、方法和基本对策，不断提高基层人民法院法官运用理论解决审判实际问题的能力和水平。鉴于培训时间有限，为保障培训质量和水平，本部分培训将按照审判业务分类（刑事、民商事、行政、立案、审判监督和执行）单独分别举行，以增强培训工作的针对性和实效性。

由于时间仓促，水平有限，《教材》无论是在内容系统性、科学性还是在编排体例等方面均存在疏漏和不足，敬请读者提出批评意见。

《基层人民法院法官培训教材》编写组

目 录

上编 刑法适用问题

一、犯罪和刑事责任·····	(1)
(一) 如何掌握已满十四周岁不满十六周岁的人 应当负刑事责任的犯罪范围 ·····	(1)
(二) 如何理解单位作为犯罪主体的刑事责任 能力 ·····	(3)
二、犯罪形态的认定·····	(6)
(一) 如何认定犯罪未遂 ·····	(6)
(二) 如何区分犯罪中止与犯罪未遂 ·····	(9)
三、共同犯罪的认定·····	(13)
(一) 参与共谋但未参与实行犯罪行为的如何 处理 ·····	(13)
(二) 如何认定和处理实行过限的共同犯罪案件 ·····	(15)
(三) 如何处理身份犯与非身份犯共同犯罪案件 ·····	(16)
(四) 如何处理不同身份的人共同犯罪的案件 ·····	(18)
(五) 如何认定和处理经济共同犯罪中的犯罪 数额 ·····	(20)
四、单位犯罪的认定·····	(22)
(一) 如何掌握《刑法》规定的犯罪单位范围 ·····	(22)
(二) 成立单位犯罪应当具备哪些条件 ·····	(23)
(三) 承包经营、租赁经营企业犯罪是单位犯罪	

还是个人犯罪	(25)
(四) 境外公司、企业能否作为单位犯罪的主体? ..	(26)
(五) 如何认定和处罚单位犯罪中直接负责的主管 人员和其他直接责任人员	(26)
(六) 对于单位组织实施《刑法》分则没有规定为 单位犯罪的危害社会行为, 能否定罪处罚	(29)
五、自首、立功的认定	(32)
(一) “仅因形迹可疑被盘问、教育” 应当如何 理解与认定	(32)
(二) 对犯罪(通常是过失犯罪)以后, 在抢救 伤者或财产的当场即被抓获的行为人能否 以自首论	(39)
(三) 犯罪人在接到司法机关口头通知后, 主动到 司法机关如实交代自己罪行的, 能否认定为 自首	(40)
(四) 犯罪嫌疑人在被纪检、监察部门“两规”、 “两指”期间, 如实交代自己的罪行的, 能否认定为自首	(41)
(五) 犯罪人自动投案后逃跑, 后再次主动归案的, 应否视为“自动投案”	(42)
(六) 被取保候审后畏罪潜逃, 后又主动归案的, 应否认定为“自动投案”	(42)
(七) 犯罪人向司法机关、所在单位、城乡基层组织 或其他负责人员以外的其他单位或个人投案的, 如犯罪嫌疑人向被害人投案的, 或者实施有职务 犯罪的行为主动向纪检、监察部门投案等, 应当如何处理	(44)
(八) 犯罪人的亲友将犯罪人哄骗、捆绑、麻醉后, 将其送交有关单位或个人投案的, 能否视为 犯罪人自动投案	(45)

- (九) 犯罪人的亲友带领司法人员抓获犯罪人的,
能否视为自动投案 (46)
- (十) 自动投案与检举、揭发同案犯应当如何
区分 (49)
- (十一) 犯罪人并不知道自己的行为已构成犯罪而向
有关机关报案的, 或者不能肯定其行为是否
构成犯罪而向有关机关报案的, 能否认定为
自动投案 (50)
- (十二) 被告人对其行为性质进行辩解, 是否影响
“如实供述罪行”要件的成立 (51)
- (十三) “主要犯罪事实”应当如何理解 (53)
- (十四) 翻供与“如实供述自己的罪行”的关系
应当如何把握 (54)
- (十五) 被行政拘留、司法拘留或者劳动教养等其他
人身自由受到依法剥夺的人员, 主动交代
自己尚未被司法机关掌握的罪行的, 应否
认定为自首 (55)
- (十六) 《刑法》第六十七条第二款规定的“司法机关”
应当如何理解 (56)
- (十七) 《刑法》第六十七条第二款的“其他罪行”
应当如何理解 (59)
- (十八) 特别自首与一般自首、准自首的关系应当
如何把握 (60)
- (十九) 根据被告人自首时交代的有关信息抓获
同案犯的, 能否同时认定被告人有立功
表现 (63)
- (二十) “检举、揭发他人犯罪行为”应当如何
理解 (65)
- (二十一) “帮助立功”案件应当如何处理 (65)
- (二十二) 原负有查禁犯罪活动职责的国家机关

工作人员犯罪后检举、揭发他人犯罪事实的,能否认定为立功	(67)
(二十三) 一般立功与重大立功应当如何区分	(68)
(二十四) 对有重大立功表现的被告人,应当如何处罚	(69)
(二十五) 自首又有一般立功表现的,应当如何处罚	(70)
(二十六) 犯有数罪,仅就其中部分罪行自首,又有重大立功表现的,应当如何适用刑罚	(70)
六、国家工作人员的认定	(72)
(一) 如何理解《刑法》第九十三条规定的“从事公务”	(72)
(二) 如何界定国家机关工作人员的范围	(73)
(三) 如何认定受国有单位委派到非国有公司、企业、事业单位、社会团体从事公务的人员	(75)
(四) 如何认定“其他依照法律从事公务的人员”	(76)
七、危害公共安全罪	(77)
(一) “危害公共安全”在认定放火罪中有何作用,与“尚未造成严重后果”和“致人重伤、死亡或者使公私财产遭受重大损失”应当如何区别	(77)
(二) 放火罪与故意杀人罪应当如何区分	(78)
(三) 放火罪与破坏交通工具等犯罪有何区别	(79)
(四) 放火罪未遂与犯放火罪但尚未造成严重后果的情形应当如何区别	(80)
(五) 爆炸罪与故意杀人罪、故意伤害罪应当如何区别	(80)
(六) 爆炸罪与故意毁坏财物罪应当如何区别	(81)

- (七) 爆炸罪未遂与犯爆炸罪但尚未造成严重后果
的情形应当如何区别 (82)
- (八) “投放危险物质”行为应当如何把握 (83)
- (九) 已满十四周岁不满十六周岁的人犯投放
危险物质罪的, 应否负刑事责任 (84)
- (十) 投放危险物质罪与故意杀人罪、故意伤害罪
应当如何区别 (84)
- (十一) 投放危险物质罪与故意毁坏财物罪应当
如何区别 (85)
- (十二) 投放危险物质罪的未遂与尚未造成严重
后果的投放危险物质罪应当如何区别 (86)
- (十三) 破坏交通工具罪的对象应当如何把握 (87)
- (十四) “足以使火车、汽车、电车、船只、航空器
发生倾覆、毁坏危险”应当如何理解 (87)
- (十五) 破坏交通工具罪与非罪的界限应当如何
把握 (88)
- (十六) 破坏交通工具罪与放火罪、爆炸罪应当
如何区别 (88)
- (十七) 破坏交通工具罪与盗窃罪、故意毁坏
财物罪应当如何区别 (89)
- (十八) 破坏交通设施罪与非罪的界限应当如何
把握 (90)
- (十九) 破坏交通设施罪与破坏交通工具罪应当
如何区别 (90)
- (二十) 破坏交通设施罪与盗窃罪应当如何区别 (90)
- (二十一) 破坏电力设备罪的对象应当如何把握 (91)
- (二十二) 破坏电力设备罪与非罪的界限应当
如何把握 (91)
- (二十三) 破坏电力设备罪与盗窃罪应当如何
区别 (92)

- (二十四) 破坏电力设备罪的“尚未造成严重后果”
和“造成严重后果”应当如何区别 (93)
- (二十五) 破坏易燃易爆设备罪与非罪应当如何
区别 (93)
- (二十六) 破坏易燃易爆设备罪与盗窃罪应当
如何区别 (93)
- (二十七) 对采用破坏性手段盗窃正在使用中的
油田输油管道中油品的行为应当如何
定罪 (94)
- (二十八) 破坏易燃易爆设备罪“造成严重后果”
应当如何把握 (95)
- (二十九) 非法制造、买卖、运输、邮寄、储存
枪支、弹药、爆炸物罪的对象和客观
方面应当如何把握 (96)
- (三十) 非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、
弹药、爆炸物罪与非罪应当如何区别 (96)
- (三十一) 非法制造、储存烟花爆竹的行为应当
如何定性 (97)
- (三十二) 非法制造、买卖、运输、邮寄、储存
枪支、弹药、爆炸物罪的罪名如何确定 (98)
- (三十三) 对本罪适用免除或者从轻处罚应当把握
什么条件 (98)
- (三十四) 非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强等剧毒
化学品案件应当如何确定定罪标准 (99)
- (三十五) 非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强等
剧毒化学品案件应当如何区别罪与非罪
的界限? 能否从宽处罚? (100)
- (三十六) 盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物、危险
物质罪的对象应当如何把握 (100)
- (三十七) 盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物、危险

物质罪与非罪应当如何区别	(101)
(三十八) 盗窃、抢夺危险物质行为的定罪标准 应当如何把握	(101)
(三十九) 抢劫枪支、弹药、爆炸物、危险物质罪 的定罪标准应当如何把握	(102)
(四十) 抢劫枪支、弹药、爆炸物、危险物质罪 与抢夺枪支、弹药、爆炸物、危险物质罪 应当如何区别	(102)
(四十一) 非法持有、私藏枪支、弹药罪的客观 方面应当如何理解	(103)
(四十二) 接受枪支质押的行为应当如何定性	(103)
(四十三) 交通肇事罪的客观方面应当如何理解	(103)
(四十四) 交通肇事罪的主体包括那些	(104)
(四十五) 交通肇事罪的主观方面应当如何把握	(104)
(四十六) 交通肇事罪与非罪应当如何区别	(104)
(四十七) “交通运输肇事后逃逸”应当如何认定	(105)
(四十八) “因逃逸致人死亡”应当如何把握	(105)
(四十九) 交通肇事罪与故意杀人罪应当如何 区别	(106)
(五十) 在公共交通管理范围外交通肇事的行为 应当如何定性	(107)
(五十一) 交通肇事罪的相关责任人员应当如何 认定	(107)
(五十二) 交通肇事罪应当如何适用刑罚	(108)
(五十三) 重大责任事故罪的构成要件应当如何 把握	(109)
(五十四) 重大责任事故罪与非罪应当如何 区别	(110)
(五十五) 重大劳动安全事故罪的构成要件应当 如何把握	(110)

(五十六) 重大劳动安全事故罪与非罪应当如何区别	(111)
(五十七) 重大劳动安全事故罪与重大责任事故罪 应答如何区别	(111)
(五十八) 工程重大安全事故罪的构成要件应当 如何把握	(112)
(五十九) 工程重大安全事故罪与非罪应当如何 区别	(112)
(六十) 工程重大安全事故罪的处罚对象是 哪些	(113)
(六十一) 工程重大安全事故罪与重大劳动安全 事故罪应当如何区别	(113)
八、生产、销售伪劣商品罪	(113)
(一) 适用《刑法》第一百四十条定罪处罚的伪劣 产品的范围如何掌握	(113)
(二) 生产、销售伪劣商品犯罪定罪量刑标准如何 掌握	(116)
(三) 如何认定伪劣商品的货值金额	(119)
(四) 鉴定是否是办理生产、销售伪劣商品案件的 必经程序	(120)
(五) 生产、销售、使用“瘦肉精”的行为如何 定罪处罚	(121)
(六) 生产、销售假烟的行为如何处罚	(124)
(七) 生产、销售伪劣烟用烟丝、烟用烟叶以及非法 生产、拼装、销售烟草专用机械的行为如何 处理	(128)
九、走私罪	(129)
(一) 如何认定走私犯罪的主观故意	(129)
(二) 走私罪客观行为的认定	(130)
(三) 走私武器、弹药罪的法律适用	(134)

(四) 走私假币罪的法律适用	(134)
(五) 走私非淫秽盗版光盘行为的处理	(135)
(六) 《刑法》第一百五十五条规定的法律适用	(136)
(七) 代理转口贸易中未如实报关行为的处理	(137)
(八) 未经海关许可且未补缴应缴税额, 擅自将 进料加工的保税货物在境内销售牟利行为 的处理	(138)
(九) 共同走私犯罪的处理和认定	(140)
(十) 单位走私犯罪的处理和认定	(142)
十、妨害对公司、企业的管理秩序罪	(144)
(一) 公司制外商投资企业中虚报注册资本和虚假 出资行为的如何处理	(144)
(二) 如何区分虚报注册资本罪与虚假出资罪	(146)
(三) 如何确定提供虚假财会报告罪处罚主体	(148)
(四) 妨害清算罪的认定	(150)
(五) 非法经营同类营业罪的认定	(152)
(六) 签订、履行合同失职被骗罪的认定	(154)
(七) 对于《中华人民共和国刑法修正案》实施以前 发生的国有公司、企业人员的渎职行为 (不包括徇私舞弊行为), 能否追究刑事 责任	(156)
十一、破坏金融管理秩序罪	(158)
(一) 制造用于伪造货币的版样行为的如何处理	(158)
(二) 如何计算假币的数额	(158)
(三) 行为人在实施假币犯罪过程中被查获, 对于 在现场之外的行为人住所或者其他藏匿地 查获的假币的如何处理	(159)
(四) 如何确定假币犯罪的罪名	(160)
(五) 购买假币后使用行为的理解与适用	(161)
(六) 伪造不能在我国市场上流通的外国货币的	

行为如何处理	(161)
(七) 非金融机构非法从事金融活动的案件如何 处理	(164)
(八) 非法吸收公众存款罪的犯罪主体如何界定	(165)
(九) 关于违法向关系人发放贷款罪和违法发放 贷款罪的认定问题	(166)
(十) 用账外客户资金非法拆借、发放贷款行为的 认定和处罚	(168)
(十一) 有关骗汇犯罪的司法解释和全国人大常委会 《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇 犯罪的决定》公布之前的个人骗购外汇行为 的法律适用	(173)
(十二) 洗钱罪犯罪的主体范围如何界定	(174)
(十三) 如何认定洗钱罪的主观故意	(175)
(十四) 以毒品犯罪的违法所得及其产生的收益为 对象的洗钱罪与窝藏、转移、隐瞒毒赃罪 的区分	(176)
十二、金融诈骗犯罪案件中的法律适用问题	(177)
(一) “以非法占有为目的”是否属于金融诈骗 犯罪的必备要件	(177)
(二) 如何把握“非法占有”的内涵	(179)
(三) 如何认定“以非法占有为目的”	(180)
(四) 如何掌握金融诈骗罪的定罪处刑标准	(181)
(五) 对于《刑法》规定的金融诈骗犯罪罪状表述 中的专门术语的理解问题	(184)
(六) 如何认定和处理金融诈骗共同犯罪	(186)
(七) 如何认定和处理金融诈骗犯罪未遂	(188)
(八) 如何处理金融诈骗犯罪中的牵连犯和法条 竞合犯	(190)
(九) 集资诈骗罪与民间借贷纠纷的界限如何	