

高等学校法学教材

刑法学通论

高等教育出版社组编

顾问 高铭暄 马克昌 何 鹏

主 编 赵秉志 吴振兴

副主编 陈兴良 鲍遂献

(京)112号

内 容 提 要

本书由著名刑法学家高铭暄教授、马克昌教授、何鹏教授担任顾问,十余位中青年刑法博士合作编著。全书系统地论述了我国刑法学的基本原理和基本知识,反映了我国刑事立法、刑事司法的进展历程和刑法学理论研究的最新成果,并在体系结构方面有创新性探讨。

本书为高等学校法学专业本科教材,也可供刑法专业研究生和刑法理论工作者、司法实务人员参考。

高等学校法学教材

刑法学通论

高等教育出版社组编

赵秉志 吴振兴主编

*

高等教育出版社出版

新华书店总店科技发行所发行

北京市顺新印刷厂印装

*

开本 850×1168 1/32 印张 26.5 字数 680 000

1993年6月第1版 1993年6月第1次印刷

印数 0001 - 3 389

ISBN7-04-004208-8/C·25

定价 9.60 元

出版前言

根据国家教委关于“八五”规划法学专业教材的编写意见,为适应高等学校法学专业深化教学改革的需要,我社确定邀请全国法律院系有丰富教学经验和教材编著实践的老、中、青法学专家、教授,编写并出版这套高等学校法学专业教材,供全国高等院校各法律专业使用。据此,除承担出版国家教委统编的《宪法学》(许崇德主编)、《法理学》(沈宗灵主编)教材外,我们又组编了《经济法基础理论教程》(潘静成、刘文华主编)、《新编经济法学》(刘文华主编)、《刑法学通论》(赵秉志、吴振兴主编)、《刑事诉讼法学》(陶髦主编),均于1993年6月出版供应。我社还将陆续组编《民法学》、《民事诉讼法学》、《行政法学》、《行政诉讼法学》、《国际公法学》、《国际私法学》、《国际经济法学》等教材,于1995年前完成一套法学主干课教材的出版任务。

这套法学主干课教材坚持以马列主义、毛泽东思想为指针,认真总结教学经验和司法实践中出现的新情况、新问题,力求正确地阐述和介绍法学各门学科的基本原理、基本概念和基础知识,注重内容的思想性、科学性、系统性、针对性和相对稳定性的统一,并对各部门法学体系作了顺应时代发展要求的创新性建构。

《刑法学通论》是其中一种。本书编写大纲经集体讨论确定后,由各撰稿人写出初稿,再由主编、副主编等人讨论修改,最后由主编定稿。国家教委社科司财经政法处有关同志参加统稿会并给予了指导。

尽管我们力求使这套教材的质量更高一些,但不足之处在所难免,尚祈广大师生批评指正,以便再版时修订。

对参编单位的大力协助,谨表谢意。

高等教育出版社

1993年1月

作者简介

赵秉志 中国人民大学法学院教授、法学博士、博士生导师、法律系副主任。兼任中国法学会刑法学研究会干事暨副秘书长,中国法学会海峡两岸法律问题研究会理事暨副秘书长,《法学家》杂志常务副主编。(撰写本书第六、十、十六、二十三章,第七章第四节)

吴振兴 吉林大学法学院副教授、法学博士、法学系副主任。(撰写本书第十二、三十一章)

陈兴良 中国人民大学法学院副教授、法学博士。兼任中国法学会比较法学研究会干事、北京市法学会刑法学研究会常务理事。(撰写本书导言、第一、五、十一章)

鲍遂献 武汉大学法学院副教授、法学博士,中国人民大学法学博士后流动站研究人员。兼任湖北省法学会刑法研究学会常务理事,《法学评论》杂志编辑。(撰写本书第二、十三、十七、二十九章)

李贵方 吉林大学法学院副教授、法学博士。(撰写本书第三、十八、三十三章)

刘生荣 北京大学法律系刑法专业博士研究生、讲师。(撰写本书第四、九、三十四章)

张明楷 中南政法学院法律系副教授、法学硕士、法律系副主任。兼任中国法学会理事,湖北省刑法专业委员会理事、副秘书长。(撰写本书第七章一、二、三节,第十六、三十二章)

李洁 吉林大学法学院讲师、法学博士。(撰写本书第八、二十四章)

贾宇 西北政法学院法律系副教授,武汉大学法学院在职

博士研究生。(撰写本书第十四、二十八章)

张绍谦 郑州大学法律系副教授、法学硕士、法律系副主任。兼任河南省法学会理事,河南省法学会刑法学研究会副秘书长。(撰写本书第十五、三十章)

黄京平 中国人民大学法学院讲师、刑法专业博士研究生。兼任中国犯罪学研究会理事。(撰写本书第十九、二十章)

周红梅 武汉大学法学院讲师、法学博士。(撰写本书第二十一、二十五章)

田文昌 中国政法大学副教授、法学硕士。(撰写本书第二十二、二十六、二十七章)

目 录

导言

一、刑法学的研究对象	1
二、刑法学的研究方法	2
三、刑法学的理论体系	4

第一编 绪 论

第一章 刑法概说 10

第一节 刑法的概念和分类 10

一、刑法的概念 10

二、刑法的分类 11

第二节 刑法的性质和机能 13

一、刑法的性质 13

二、刑法的机能 14

第三节 刑法的创制和根据 16

一、刑法的创制 16

二、刑法的根据 19

第四节 刑法的体系和解释 22

一、刑法的体系 22

二、刑法的解释 26

第二章 刑法的基本原则 30

第一节 刑法基本原则概述 30

一、刑法基本原则的概念和特征 30

二、刑法基本原则的范围和种类 31

第二节 罪刑法定原则 32

一、罪刑法定原则的含义和要求 32

二、罪刑法定原则的类型和内容 33

三、罪刑法定原则的立法体现和司法适用 34

第三节 罪刑相适应原则 37

一、罪刑相适应原则的含义和要求	37
二、罪刑相适应原则的立法体现和司法适用	38
第四节 罪责自负原则	41
一、罪责自负原则的含义和要求	41
二、罪责自负原则的立法体现和司法适用	41
第五节 主客观相统一原则	43
一、主客观相统一原则的含义和要求	43
二、主客观相统一原则的立法体现和司法适用	44
第三章 刑法的效力范围	46
第一节 刑法的空间效力	46
一、刑法空间效力概述	46
二、属地管辖	48
三、属人管辖	51
四、保护管辖	52
五、普遍管辖	53
第二节 刑法的时间效力	54
一、生效时间	55
二、失效时间	55
三、溯及力	55

第二编 犯罪总论

第四章 犯罪概说	62
第一节 犯罪内涵的界定	62
一、犯罪的属性	62
二、犯罪的概念	63
三、犯罪的特征	64
第二节 罪与非罪的区分	68
一、区分罪与非罪的意义	68
二、各国刑法中罪与非罪的区分	68
三、我国刑法中罪与非罪的区分	70
第三节 犯罪的分类	71
一、犯罪分类的意义	71
二、各国刑法中的犯罪分类	72

三、我国刑法中的犯罪分类	73
第五章 犯罪构成	75
第一节 犯罪构成概述	75
一、犯罪构成的沿革	75
二、犯罪构成的概念	76
三、犯罪构成的意义	81
第二节 犯罪构成的共同要件	82
一、犯罪构成共同要件的观点辨析	82
二、犯罪构成共同要件的逻辑顺序	84
三、犯罪构成共同要件的逻辑层次	85
第三节 犯罪构成的分类	85
一、基本构成与修正构成	85
二、独立构成与派生构成	86
三、简单构成与复杂构成	87
第六章 犯罪主体要件	88
第一节 犯罪主体要件概述	88
一、犯罪主体的概念和共同要件	88
二、犯罪主体的地位和研究意义	90
三、法人犯罪主体问题	92
第二节 刑事责任能力	94
一、刑事责任能力的概念和内容	94
二、刑事责任能力的程度	96
第三节 决定和影响刑事责任能力的因素	98
一、刑事责任年龄	99
二、精神障碍	104
三、生理功能丧失	108
四、生理醉酒	109
第四节 犯罪主体的特殊身分与刑事责任	110
一、犯罪主体特殊身分的概念和分类	110
二、犯罪主体特殊身分的作用和意义	111
第七章 犯罪主观要件	115
第一节 犯罪主观要件概述	115
一、犯罪主观要件的概念	115

二、犯罪主观要件的意义	116
三、犯罪主观要件的认定	117
第二节 犯罪故意	118
一、故意的概念	118
二、故意的法定类型	119
三、故意的学理类型	123
第三节 犯罪过失	125
一、过失的概念	125
二、过失的法定类型	126
三、过失的学理类型	130
第四节 犯罪的目的和动机	131
一、犯罪目的和犯罪动机的概念	131
二、犯罪目的和犯罪动机的意义	135
第五节 意外事件和不可抗力	138
一、意外事件	138
二、不可抗力	139
第六节 法律认识错误和事实认识错误	140
一、认识错误的概念	140
二、法律认识错误	140
三、事实认识错误	141
第八章 犯罪客观要件	144
第一节 犯罪客观要件概述	144
一、犯罪客观要件的概念和特征	144
二、犯罪客观要件的分类	145
三、犯罪客观要件的意义	145
第二节 危害行为	146
一、危害行为的概念和特征	146
二、危害行为的形式	149
三、危害行为的地位和作用	153
第三节 危害结果	154
一、危害结果的概念和特征	154
二、危害结果的种类	157
三、危害结果的地位和作用	160

第四节 刑法中的因果关系	162
一、刑法因果关系的概念和特征	162
二、刑法因果关系的具体形式	164
三、刑法因果关系的地位和作用	166
第五节 犯罪的其他客观要件	166
一、犯罪其他客观要件的概念和种类	166
二、犯罪其他客观要件的法律规定	167
第九章 犯罪的客体要件	169
第一节 犯罪客体概述	169
一、犯罪客体的概念	169
二、研究犯罪客体的意义	170
第二节 犯罪客体的类型	171
一、犯罪客体的分类	171
二、犯罪的一般客体	171
三、犯罪的同类客体	171
四、犯罪的直接客体	172
第三节 犯罪客体与犯罪对象	175
一、犯罪对象	175
二、犯罪对象与犯罪客体的联系	177
三、犯罪对象与犯罪客体的区别	177
第十章 犯罪停止形态	179
第一节 犯罪停止形态概述	179
一、犯罪停止形态的概念和特征	179
二、犯罪停止形态存在的范围	182
三、犯罪未完成形态负刑事责任的根据	185
第二节 犯罪既遂形态	187
一、犯罪既遂形态的概念和特征	187
二、犯罪既遂形态的类型	189
三、既遂犯的处罚原则	190
第三节 犯罪预备形态	192
一、犯罪预备形态的概念和特征	192
二、犯罪预备行为的类型	194
三、预备犯的处罚原则	195

第四节 犯罪未遂形态	196
一、犯罪未遂形态的概念和特征	196
二、犯罪未遂形态的类型	201
三、未遂犯的处罚原则	203
第五节 犯罪中止形态	204
一、犯罪中止形态的概念和特征	204
二、犯罪中止形态的类型	209
三、中止犯的处罚原则	210
第十一章 共同犯罪	212
第一节 共同犯罪概述	212
一、共同犯罪的概念	212
二、共同犯罪的性质	214
三、共同犯罪的范围	215
第二节 共同犯罪的特征	218
一、共同犯罪的主体特征	218
二、共同犯罪的主观特征	219
三、共同犯罪的客观特征	221
第三节 共同犯罪的形式	224
一、共同犯罪的法律形式	224
二、共同犯罪的学理形式	226
第四节 共同犯罪人的刑事责任	228
一、共同犯罪人的分类	228
二、主犯	229
三、从犯	232
四、胁从犯	233
五、教唆犯	235
第十二章 一罪与数罪	238
第一节 一罪与数罪的区分	238
一、区分一罪与数罪的意义	238
二、区分一罪与数罪的标准	238
第二节 一罪的类型	240
一、实质的一罪	240
二、法定的一罪	244

三、处断的一罪	248
第三节 数罪的类型	252
一、同种数罪与异种数罪	252
二、并罚数罪与非并罚数罪	253
第十三章 类推制度	254
第一节 类推制度概述	254
一、类推的概念和性质	254
二、类推与犯罪构成的关系	255
第二节 类推的条件及其适用	255
一、类推的条件	255
二、类推的适用	257
第三节 类推制度的存废	259
一、类推制度存废之争	259
二、类推制度发展趋势	262
第十四章 排除犯罪性的行为	266
第一节 排除犯罪性行为概述	266
一、排除犯罪性行为的概念	266
二、排除犯罪性行为的种类	267
三、排除犯罪性行为的意义	268
第二节 正当防卫	268
一、正当防卫的概念和意义	268
二、正当防卫的条件	270
三、防卫过当及其刑事责任	279
第三节 紧急避险	282
一、紧急避险的概念和意义	282
二、紧急避险的条件	283
三、避险过当及其刑事责任	286
四、紧急避险与正当防卫的区别	287
第四节 其他排除犯罪性的行为	288
一、履行职务的行为	288
二、执行命令的行为	289
三、正当业务行为	290
四、自救行为	292

五、权利人承诺的行为	293
第十五章 定罪	295
第一节 定罪概述	295
一、定罪的概念和特征	295
二、定罪的意义	296
第二节 定罪的原则和方法	297
一、定罪的原则	297
二、定罪的方法	300
第三节 定罪的根据和因素	302
一、定罪的根据	302
二、定罪的因素	303
第四节 定罪的过程	308
一、行为事实筛选阶段	308
二、确立和限定相似犯罪构成群阶段	309
三、评价行为的社会危害性阶段	311
四、确定罪名	311
第十六章 刑事责任	313
第一节 刑事责任概述	313
一、刑事责任的概念和特征	313
二、刑事责任的功能和研究意义	316
第二节 刑事责任的根据	319
一、刑事责任根据的含义	319
二、刑事责任的哲学根据	319
三、刑事责任的法学根据	321
第三节 刑事责任的解决方式	323
一、定罪判刑方式	323
二、定罪免刑方式	324
三、消灭处理方式	325
四、转移处理方式	325
第四节 刑事责任的阶段	325
一、刑事责任的生产	326
二、刑事责任的确认	326
三、刑事责任的终结	328

第三编 刑罚总论

第十七章 刑罚概说	332
第一节 刑罚的概念和特征	332
一、刑罚的概念	332
二、刑罚与犯罪的关系	333
三、刑罚与其他法律制裁的区别	334
第二节 刑罚的功能	335
一、惩罚功能	335
二、改造功能	336
三、感化功能	337
四、教育功能	338
五、威慑功能	339
六、安抚功能	340
七、鼓励功能	341
八、保障功能	342
第三节 刑罚的目的	342
一、刑罚目的的概念	342
二、特殊预防	344
三、一般预防	346
四、两个预防的关系	349
第十八章 刑罚体系和种类	352
第一节 刑罚体系	352
一、刑罚体系的结构	352
二、刑罚体系的特点	353
第二节 生命刑	355
一、生命刑的法律沿革和现状	355
二、中国的死刑政策	356
三、死刑的适用条件	357
第三节 自由刑	360
一、管制	360
二、拘役	361
三、有期徒刑	362

四、无期徒刑	364
第四节 财产刑	365
一、罚金	365
二、没收财产	367
第五节 资格刑	368
一、剥夺政治权利	369
二、剥夺勋章、奖章和荣誉称号	370
三、驱逐出境	371
第六节 非刑事制裁方法	372
一、非刑罚处理方法	372
二、保安处分	373
第十九章 刑罚裁量	375
第一节 刑罚裁量概述	375
一、刑罚裁量的概念	375
二、刑罚裁量的特征	376
三、刑罚裁量的意义	377
第二节 刑罚裁量原则	377
一、以犯罪事实为根据的量刑原则	378
二、以刑法为准绳的量刑原则	379
第三节 刑罚裁量情节	380
一、刑罚裁量情节的概念和类型	380
二、刑罚裁量的法定情节	383
三、刑罚裁量的酌定情节	387
四、刑罚裁量情节的适用	388
第四节 刑罚裁量方法	393
一、经验量刑法	393
二、数学量刑法	394
三、电脑量刑法	395
第二十章 刑罚裁量制度	396
第一节 自首	396
一、自首的概念和意义	396
二、自首成立的条件	397
三、自首的认定	400

四、自首犯的刑事责任	402
第二节 立功	404
一、立功的概念和分类	404
二、立功的处理	405
第三节 缓刑	405
一、缓刑的概念和意义	405
二、缓刑的适用条件	409
第四节 累犯	413
一、累犯的概念和意义	413
二、累犯的分类和构成条件	414
三、累犯的刑事责任	417
第五节 再犯	419
一、再犯的概念	419
二、再犯与累犯的关系	419
第六节 数罪并罚	420
一、数罪并罚概述	420
二、数罪并罚的原则	424
三、不同法律条件下适用数罪并罚原则的具体规则	430
第二十一章 刑罚的执行	443
第一节 刑罚执行概述	443
一、刑罚执行的概念	443
二、刑罚执行的原则	444
三、刑罚执行的方式	449
第二节 缓刑的执行	456
一、缓刑的考验期	456
二、缓刑的考察	457
三、缓刑的法律后果	458
第三节 减刑	458
一、减刑的概念	458
二、减刑的条件	459
三、减刑的幅度和限度	460
四、减刑后刑期的计算	461
第四节 假释	462

一、假释的概念	462
二、假释的条件	463
三、假释的考察与撤销	465
第二十二章 刑罚的消灭	467
第一节 刑罚消灭概述	467
一、刑罚消灭的概念	467
二、刑罚消灭的事由	468
第二节 时效	471
一、时效的概念和意义	471
二、追诉时效	472
三、行刑时效	476
第三节 赦免	478
一、赦免的概念和意义	478
二、大赦	479
三、特赦	480

第四编 罪刑各论

第二十三章 罪刑各论概说	484
第一节 罪刑各论与刑法总论的关系	484
一、罪刑各论对刑法总论的作用	484
二、刑法总论对罪刑各论的意义	485
三、研究罪刑各论的意义和方法	486
第二节 刑法分则的体系	488
一、犯罪的分类排列	488
二、犯罪分类排列的依据	489
三、犯罪分类排列的作用	492
第三节 具体犯罪条文的构成	493
一、罪状	493
二、罪名	494
三、法定刑	498
第四节 具体犯罪条文的竞合	501
一、法条竞合的概念和特征	501
二、法条竞合的形成和适用原则	502