

公安机关办案宝典

治安部门管辖的

102种

刑事案件统一罪名的
认定、处罚与相关执法参考



◎ 主编 曾斌

ZHIAN BUMEN GUANXIA DE
102ZHONG XINGSHI ANJIAN TONGYI ZUIMING DE
RENDING CHUFA YU XIANGGUAN ZHIFA CANKAO



中国人民公安大学出版社

治安部门管辖的 102 种刑事案件 统一罪名的认定、处罚 与相关执法参考

主编 曾 斌

中国人民公安大学出版社

·北京·

图书在版编目 (CIP) 数据

治安部门管辖的 102 种刑事案件统一罪名的认定、处罚与相关执法参考/曾斌主编.
—北京: 中国人民公安大学出版社, 2009. 7

ISBN 978 - 7 - 81139 - 613 - 3

I. 治… II. 曾… III. 刑法—罪名—中国—学习参考资料 IV. D924. 304

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 114572 号

**治安部门管辖的 102 种刑事案件
统一罪名的认定、处罚与相关执法参考**

ZHIANBUMEN GUANXIAD102ZHONG XINGSHIANJIAN
TONGYIZUIMINGDE RENDINGCHUFA YU XIANGGUAN ZHIFACANKAO

主 编 曾 斌

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: 北京市泰锐印刷厂

版 次: 2009 年 8 月第 1 版

印 次: 2009 年 8 月第 1 次

印 张: 46. 5

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 1132 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 81139 - 613 - 3/D · 521

定 价: 98. 00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.poreclub.com.cn

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253

读者服务部电话 (书店): (010) 83903257

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905637

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像分社电话: (010) 83905727

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

编者名单

主 编：曾 斌

副主编：卢建义

撰稿人：曾 斌 卢建义 杜新涛 邢书力

汤 琼 徐 文 刘 楠 侯运宽

刘荣华 姚 昆 程文昌 王德鸿

荆丽娜 臧 俊 孔祥瑞 刘国梁

胡春霞 张小辉 石 磊 雷新民

前 言

2008年6月25日,最高人民检察院、公安部联合印发了《最高人民检察院 公安部关于公安机关管辖的刑事案件立案追诉标准的规定(一)》[以下简称《立案追诉标准(一)》],对公安机关管辖的99种刑事案件的立案追诉标准作了明确的规定。《立案追诉标准(一)》的出台,是我国刑事法制建设取得的重要成果。

根据《公安部关于印发〈公安部刑事案件管辖分工规定〉的通知》(公通字[1998]80号)和《公安部关于印发〈公安部刑事案件管辖分工补充规定〉的通知》(公通字[2008]9号)的规定,刑事案件绝大多数是属于公安机关治安管理部门管辖的,为此,笔者经过梳理,尤其是结合全国人大常委会最新通过的《中华人民共和国刑法修正案(七)》(2009年2月28日第十一届全国人民代表大会常务委员会第七次会议通过),编写了这本《治安部门管辖的102种刑事案件统一罪名的认定、处罚与相关执法参考》。

本书具有如下几个特点:

1. 全面性。本书采用通俗易懂的语言,对公安机关治安管理部门管辖的102种刑事犯罪的罪名,按照《刑法》条文的顺序,逐一进行阐述,不仅能使广大治安民警在阅读中熟练掌握每一罪名的概念和行为特征,并在此基础上,还能熟练区分罪与非罪、此罪与彼罪的界限,不仅能够区分,而且还能够知道区分的重点和依据。

2. 针对性。本书在具体阐述每一罪名时,对治安民警在刑事执法中容易忽视和误解的关键问题、疑难问题,一一予以解答,同时,对治安民警需要掌握的相关知识也进行了详细介绍,不仅满足了广大治安民警办理刑事案件的工作需要,同时,对于人民警察业务素质的全面提高也是大有裨益的。

3. 实用性。本书从治安民警执法办案的实际需要出发,在每一具体罪名的写作上,分为概念、行为特征、认定、处罚与相关执法参考五个板块,用通俗易懂的语言,深入浅出,力求全面解析每一罪名的全部内涵。在此基础上,笔者还结合最新的执法实践和研究成果,进行了相应的扩展。使用者在查阅具体罪名的时候,不仅能够掌握该犯罪本身的信息,而且能够了解到与该罪名相关的信息,做到触类旁通,为以后的办案实践打下坚实的基础。

4. 新颖性。本书在编写的过程中,查阅了截至2009年6月1日以前正式

颁布的相关法律、法规、部门规章和司法解释，对已经失效或废止的规范性文件在写作中予以排除，吸纳了新颁布的规范性文件中对具体罪名的认定有影响的內容，如《中华人民共和国刑法修正案（七）》（2009年2月28日第十一届全国人民代表大会常务委员会第七次会议通过）、《中华人民共和国食品安全法》（2009年2月28日中华人民共和国第十一届全国人民代表大会常务委员会第七次会议通过）、《最高人民法院、最高人民检察院关于办理生产、销售假药、劣药刑事案件具体应用法律若干问题的解释》（2009年1月5日由最高人民法院审判委员会第1461次会议、2009年2月24日由最高人民检察院第十一届检察委员会第10次会议通过 自2009年5月27日起施行）《最高人民法院 最高人民检察院关于办理非法采供血液等刑事案件具体应用法律若干问题的解释》（2008年2月18日最高人民法院审判委员会第1444次会议、2008年5月8日最高人民检察院第十一届检察委员会第一次会议通过）、《最高人民法院关于审理非法行医刑事案件具体应用法律若干问题的解释》（2008年4月28日最高人民法院审判委员会第1446次会议通过）等，以确保本书内容的新颖性。

本书由曾斌同志担任主编，卢建义同志担任副主编，主编拟定提纲后，各作者分工撰写，最后由正副主编定稿。在本书的编写过程中，参与本书资料收集的同志还有：李明革、王强、刘波、黄光军、林泽文、王伯宇、许艳萍、何晓光、李松龄、李妍、张磊、孟伟、荆海周、王睿、范婷、张舒、杨怡、吕德望等同志，在此表示衷心的感谢。

本书在编写的过程中，参考了近年来正式出版的大量著作，吸收和采纳了其中的部分内容，因篇幅有限，不能一一列出，在此谨表诚挚的谢意。由于本书编写时间仓促，加上水平有限，不当之处在所难免，敬请读者批评指正。

编者

2009年6月1日于北京

目 录

第一章 危害公共安全罪	1
一、非法制造、买卖、运输、储存危险物质罪（《刑法》第125条第2款）.....	1
二、违规制造、销售枪支罪（《刑法》第126条）.....	11
三、非法持有、私藏枪支、弹药罪（《刑法》第128条第1款）.....	19
四、非法出租、出借枪支罪（《刑法》第128条第2款、第3款）.....	25
五、丢失枪支不报罪（《刑法》第129条）.....	30
六、非法携带枪支、弹药、管制刀具、危险物品危及公共安全罪 （《刑法》第130条）.....	34
七、重大责任事故罪（《刑法》第134条第1款）.....	48
八、强令违章冒险作业罪（《刑法》第134条第2款）.....	54
九、重大劳动安全事故罪（《刑法》第135条）.....	58
十、大型群众性活动重大安全事故罪（《刑法》第135条之一）.....	66
十一、危险物品肇事罪（《刑法》第136条）.....	71
十二、工程重大安全事故罪（《刑法》第137条）.....	86
十三、教育设施重大安全事故罪（《刑法》第138条）.....	90
十四、不报、谎报安全事故罪（《刑法》第139条之一）.....	94
第二章 破坏社会主义市场经济秩序罪	107
第一节 生产、销售伪劣商品罪	107
十五、生产、销售伪劣产品罪（《刑法》第140条）.....	107
十六、生产、销售假药罪（《刑法》第141条）.....	117
十七、生产、销售劣药罪（《刑法》第142条）.....	126
十八、生产、销售不符合卫生标准的食品罪（《刑法》第143条）.....	131
十九、生产、销售有毒、有害食品罪（《刑法》第144条）.....	142
二十、生产、销售不符合标准的医用器材罪（《刑法》第145条）.....	151
二十一、生产、销售不符合安全标准的产品罪（《刑法》第146条）.....	164
二十二、生产、销售伪劣农药、兽药、化肥、种子罪（《刑法》第147条）.....	170
二十三、生产、销售不符合卫生标准的化妆品罪（《刑法》第148条）.....	176
第二节 走私罪	180
二十四、走私淫秽物品罪（《刑法》第152条）.....	180
第三节 侵犯知识产权罪	192
二十五、侵犯著作权罪（《刑法》第217条）.....	192

二十六、销售侵权复制品罪（《刑法》第 218 条）	207
第四节 扰乱市场秩序罪	214
二十七、强迫交易罪（《刑法》第 226 条）	214
二十八、伪造、倒卖伪造的有价票证罪（《刑法》第 227 条第 1 款）	217
二十九、倒卖车票、船票罪（《刑法》第 227 条第 2 款）	221
第三章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	225
三十、强迫职工劳动罪（《刑法》第 244 条）	225
三十一、雇用童工从事危重劳动罪（《刑法》第 244 条之一）	232
第四章 侵犯财产罪	240
三十二、故意毁坏财物罪（《刑法》第 275 条）	240
三十三、破坏生产经营罪（《刑法》第 276 条）	242
第五章 妨害社会管理秩序罪	246
第一节 扰乱公共秩序罪	246
三十四、非法生产、买卖警用装备罪（《刑法》第 281 条）	246
三十五、聚众扰乱社会秩序罪（《刑法》第 290 条第 1 款）	254
三十六、聚众冲击国家机关罪（《刑法》第 290 条第 2 款）	259
三十七、聚众扰乱公共场所秩序、交通秩序罪（《刑法》第 291 条）	262
三十八、聚众斗殴罪（《刑法》第 292 条第 1 款）	265
三十九、寻衅滋事罪（《刑法》第 293 条）	271
四十、非法集会、游行、示威罪（《刑法》第 296 条）	277
四十一、非法携带武器、管制刀具、爆炸物参加集会、游行、示威罪 （《刑法》第 297 条）	283
四十二、破坏集会、游行、示威罪（《刑法》第 298 条）	288
四十三、聚众淫乱罪（《刑法》第 301 条第 1 款）	290
四十四、引诱未成年人聚众淫乱罪（《刑法》第 301 条第 2 款）	293
四十五、赌博罪（《刑法》第 303 条）	295
四十六、开设赌场罪（《刑法》第 303 条）	304
四十七、故意延误投递邮件罪（《刑法》第 304 条）	306
第二节 妨害文物管理罪	310
四十八、故意损毁文物罪（《刑法》第 324 条第 1 款）	310
四十九、故意损毁名胜古迹罪（《刑法》第 324 条第 2 款）	315
五十、过失损毁文物罪（《刑法》第 324 条第 3 款）	319
第三节 危害公共卫生罪	321
五十一、妨害传染病防治罪（《刑法》第 330 条）	321
五十二、传染病菌种、毒种扩散罪（《刑法》第 331 条）	335
五十三、妨害国境卫生检疫罪（《刑法》第 332 条）	345
五十四、非法组织卖血罪（《刑法》第 333 条第 1 款）	350
五十五、强迫卖血罪（《刑法》第 333 条第 1 款）	353

五十六、非法采集、供应血液、制作、供应血液制品罪 (《刑法》第334条第1款)	355
五十七、采集、供应血液、制作、供应血液制品事故罪 (《刑法》第334条第2款)	362
五十八、医疗事故罪(《刑法》第335条)	371
五十九、非法行医罪(《刑法》第336条第1款)	384
六十、非法进行节育手术罪(《刑法》第336条第2款)	391
六十一、逃避动植物检疫罪(《刑法》第337条)	395
第四节 破坏环境资源保护罪	405
六十二、重大环境污染事故罪(《刑法》第338条)	405
六十三、非法处置进口的固体废物罪(《刑法》第339条第1款)	418
六十四、擅自进口固体废物罪(《刑法》第339条第2款)	423
六十五、非法捕捞水产品罪(《刑法》第340条)	428
六十六、非法猎捕、杀害珍贵、濒危野生动物罪 (《刑法》第341条第1款)	432
六十七、非法收购、运输、出售珍贵、濒危野生动物、珍贵、 濒危野生动物制品罪(《刑法》第341条第1款)	445
六十八、非法狩猎罪(《刑法》第341条第2款)	453
六十九、非法占用农用地罪(《刑法》第342条)	457
七十、非法采矿罪(《刑法》第343条第1款)	469
七十一、破坏性采矿罪(《刑法》第343条第2款)	478
七十二、非法采伐、毁坏国家重点保护植物罪(《刑法》第344条)	482
七十三、非法收购、运输、加工、出售国家重点保护植物、 国家重点保护植物制品罪(《刑法》第344条)	497
七十四、盗伐林木罪(《刑法》第345条第1款)	501
七十五、滥伐林木罪(《刑法》第345条第2款)	507
七十六、非法收购、运输盗伐、滥伐的林木罪(《刑法》第345条第3款)	515
第五节 组织、强迫、引诱、容留、介绍卖淫罪	520
七十七、组织卖淫罪(《刑法》第358条第1款)	520
七十八、强迫卖淫罪(《刑法》第358条第1款)	524
七十九、协助组织卖淫罪(《刑法》第358条第3款)	526
八十、引诱、容留、介绍卖淫罪(《刑法》第359条第1款)	529
八十一、引诱幼女卖淫罪(《刑法》第359条第2款)	533
八十二、传播性病罪(《刑法》第360条第1款)	535
八十三、嫖宿幼女罪(《刑法》第360条第2款)	537
第六节 制造、贩卖、传播淫秽物品罪	539
八十四、制作、复制、出版、贩卖、传播淫秽物品牟利罪 (《刑法》第363条第1款)	539
八十五、为他人提供书号出版淫秽书刊罪(《刑法》第363条第2款)	550

八十六、传播淫秽物品罪（《刑法》第 364 条第 1 款）	554
八十七、组织播放淫秽音像制品罪（《刑法》第 364 条第 2 款）	560
八十八、组织淫秽表演罪（《刑法》第 365 条）	566
第六章 危害国防利益罪	571
八十九、故意提供不合格武器装备、军事设施罪 （《刑法》第 370 条第 1 款）	571
九十、过失提供不合格武器装备、军事设施罪 （《刑法》第 370 条第 2 款）	574
九十一、聚众冲击军事禁区罪（《刑法》第 371 条第 1 款）	576
九十二、聚众扰乱军事管理区秩序罪（《刑法》第 371 条第 2 款）	580
九十三、煽动军人逃离部队罪（《刑法》第 373 条）	583
九十四、雇用逃离部队军人罪（《刑法》第 373 条）	585
九十五、接送不合格兵员罪（《刑法》第 374 条）	586
九十六、非法生产、买卖武装部队制式服装罪（《刑法》第 375 条第 2 款）	589
九十七、伪造、盗窃、买卖或者非法提供、使用武装部队专用标志罪 （《刑法》第 375 条第 3 款）	591
九十八、战时拒绝、逃避征召、军事训练罪（《刑法》第 376 条第 1 款）	595
九十九、战时拒绝、逃避服役罪（《刑法》第 376 条第 2 款）	599
一百、战时窝藏逃离部队军人罪（《刑法》第 379 条）	601
一百零一、战时拒绝、故意延误军事订货罪（《刑法》第 380 条）	603
一百零二、战时拒绝军事征用罪（《刑法》第 381 条）	605
附录	608
附录 1：中华人民共和国刑法 （1997 年 3 月 14 日第八届全国人民代表大会第五次会议修订 根据《刑法修正案（七）》最新修正）	608
附录 2：全国人民代表大会常务委员会关于惩治骗购外汇、逃汇和 非法买卖外汇犯罪的决定 （1998 年 12 月 29 日第九届全国人民代表大会常务委员会 第六次会议通过）	672
附录 3：中华人民共和国刑法修正案 （1999 年 12 月 25 日第九届全国人民代表大会常务委员会 第十三次会议通过）	674
附录 4：中华人民共和国刑法修正案（二） （2001 年 8 月 31 日第九届全国人民代表大会常务委员会 第二十三次会议通过）	676
附录 5：中华人民共和国刑法修正案（三） （2001 年 12 月 29 日第九届全国人民代表大会常务委员会 第二十五次会议通过）	677

附录 6: 中华人民共和国刑法修正案 (四) (2002 年 12 月 28 日第九届全国人民代表大会常务委员会 第三十一次会议通过)	679
附录 7: 中华人民共和国刑法修正案 (五) (2005 年 2 月 28 日第十届全国人民代表大会常务委员会 第十四次会议通过)	681
附录 8: 中华人民共和国刑法修正案 (六) (2006 年 6 月 29 日第十届全国人民代表大会常务委员会 第二十二次会议通过)	683
附录 9: 中华人民共和国刑法修正案 (七) (2009 年 2 月 28 日第十一届全国人民代表大会常务委员会 第七次会议通过)	687
附录 10: 关于印发《公安部刑事案件管辖分工规定》的通知 (1998 年 11 月 23 日 公通字 [1998] 80 号)	690
附录 11: 公安部关于印发《公安部刑事案件管辖分工补充规定》的通知 (2008 年 2 月 19 日 公通字 [2008] 9 号)	704
附录 12: 最高人民法院 公安部关于公安机关管辖的刑事案件 立案追诉标准的规定 (一) (公通字 [2008] 36 号)	707

第一章 危害公共安全罪

一、非法制造、买卖、运输、储存危险物质罪(《刑法》第125条第2款)

【概念】

非法制造、买卖、运输、储存危险物质罪，是指违反国家有关危险物质的管理规定，未经国家有关部门批准，非法制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质，危害公共安全的行为。本罪根据《刑法修正案（三）》进行了修正，取消了原来的“非法买卖、运输核材料罪”。

【行为特征】

（一）本罪侵犯的客体是危险物质管理制度，行为对象是毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质。

“毒害性物质”，是指少量或微量进入人体或动物机体内，能迅速发生中毒反应，很快致人或动物死亡的物品。毒害性物质的范围非常广泛，包括化学性有毒物质、生物性有毒物质和微生物类有毒物质。其中，化学性有毒物质也称人工合成有毒物质，如砒霜、老鼠药、氰化物等；生物性有毒物质又可分为植物性有毒物质和动物性有毒物质，前者如部分野生蘑菇，后者如河豚等；微生物类有毒物质如肉毒杆菌等。

“放射性物质”主要是指能对人或者动物产生严重辐射危害的物质，包括可以产生裂变或聚合反应的核材料，用于临床诊断、治疗或者工业生产的放射性同位素等物质。根据国务院颁布的《中华人民共和国核材料管制条例》（1987年6月15日颁布）的规定，我国管制的核材料主要包括：（一）铀-235，含铀-235的材料和制品；（二）铀-233，含铀-233的材料和制品；（三）钷-239，含钷-239的材料和制品；（四）氚，含氚的材料和制品；（五）锂-6，含锂-6的材料和制品；（六）其他需要管制的核材料。放射性物质如果使用不当或防护不当，不仅会对人体、环境产生放射性污染，还有可能被违法犯罪分子利用，作为违法犯罪的工具。

“传染病病原体”，是指能够引起传染病发生的细菌、病毒等病原体物质。根据《中华人民共和国传染病防治法》的规定，传染病分为甲类、乙类和丙类。甲类传染病是指：鼠疫、霍乱；乙类传染病是指：传染性非典型肺炎、艾滋病、病毒性肝炎、脊髓灰质炎、人感染高致病性禽流感、麻疹、流行性出血热、狂犬病、流行性乙型脑炎、登革热、炭疽、细菌性和阿米巴性痢疾、肺结核、伤寒和副伤寒、流行性脑脊髓膜炎、百日咳、白喉、新生儿破伤风、猩红热、布鲁氏菌病、淋病、梅毒、钩端螺旋体病、血吸虫病、疟疾。

疾；丙类传染病是指：流行性感、流行性腮腺炎、风疹、急性出血性结膜炎、麻风病、流行性和地方性斑疹伤寒、黑热病、包虫病、丝虫病，除霍乱、细菌性和阿米巴性痢疾、伤寒和副伤寒以外的感染性腹泻病。传染病病原体主要包括病菌、寄生虫和病毒三类，常见的传染病病原体有乙肝病毒、结核杆菌、艾滋病毒等。

（二）本罪在客观方面表现为违反国家有关危险物质管理的法律法规，非法制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质，危害公共安全的行为。

国家有关危险物质管理的规定很多，如《中华人民共和国放射性污染防治法》、《剧毒化学品购买和公路运输许可证件管理办法》、《中华人民共和国核材料管制条例》等，这里不一一列举。

这里的“非法”，是指未经有关部门批准而擅自进行的行为。如果行为人是通过欺骗、贿赂等非法手段获得批准的，尽管在“形式上”合法，但其实质仍然是非法的，构成犯罪的，以本罪论处。

“制造”，是指采取设计、生产、加工、改造、提炼、配制、合成等手段，利用某些工艺技术将原材料变成另外一种物质的行为。“制造”包括从设计到完工的全部过程，也可以是其中的某一个环节。

“买卖”包括购买和销售两种行为，实施其一，即可构成本罪。“买卖”既有以金钱为交换条件的买卖，也有以实物为交换条件或者赊购的买卖。

“运输”，是指通过交通工具或随身携带、邮寄等方式，将危险物质从一个地方运送到另一个地方的行为，包括陆运、水运、空运等形式。特别需要指出的是，这里的“运输”仅限于在“境内”，如果行为人逃避海关监管，将危险物质“运输”到境外的，对行为人以相关的走私犯罪论处。

“储存”，是指将危险物质予以保管、存放、储藏在仓库或者其他场所（包括自己的家中）的行为。

本罪是行为犯，行为人只要实施了非法制造、买卖、运输、储存危险物质的行为之一，并足以危害公共安全的，即构成本罪。在实践中，办案人员应根据行为人非法制造、买卖、运输、储存危险物质的数量、种类、方式等，综合判断是否“足以危害公共安全”，从而正确认定本罪。当然，危害结果的发生对最后的量罚有重要的影响。根据《最高人民检察院 公安部关于公安机关管辖的刑事案件立案追诉标准的规定（一）》（公通字〔2008〕36号）的规定，非法制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等物质，危害公共安全，涉嫌下列情形之一的，应予立案追诉：

1. 造成人员重伤或者死亡的；
2. 造成直接经济损失 10 万元以上的；
3. 非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强、氟乙酰胺、氟乙酸钠、毒鼠硅、甘氟原粉、原液、制剂 50 克以上，或者饵料 2000 克以上的；
4. 造成急性中毒、放射性疾病或者造成传染病流行、暴发的；
5. 造成严重环境污染的；
6. 造成毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质丢失、被盗、被抢或者被他人利用进行违法犯罪活动的；
7. 其他危害公共安全的情形。

(三) 本罪的主体是一般主体,自然人和单位都可构成本罪。实际上,本罪的主体只能是按照规定,不具有制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质资格的自然人或单位。具有这些资格的自然人或单位,在制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质的过程中,违反管理规定,造成人员伤亡或公私财产遭受重大损失,构成犯罪的,应以其他犯罪论处,如《刑法》第136条规定的危险物品肇事罪、《刑法》第331条规定的传染病菌种、毒种扩散罪等。

(四) 本罪在主观方面表现为故意,即行为人明知是毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质而非法制造、买卖、运输、储存。行为人的动机多种多样,有的为了营利,有的为了实施其他犯罪,动机的不同不影响本罪的成立。

【认定】

(一) 本罪与一般治安违法行为的界限。

《中华人民共和国治安管理处罚法》第30条规定了非法制造、买卖、储存、运输、邮寄、携带、使用、提供、处置危险物质的违反治安管理处罚法的行为。两者侵犯的对象都是危险物质,两者的区别主要在于:

1. 行为方式不完全相同。本罪的行为方式包括非法制造、买卖、运输和储存,而后者的行为方式则比本罪更宽泛,既包括非法制造、买卖、运输和储存,也包括邮寄、携带、使用、提供和处置。从行为方式来看,邮寄、携带行为可归入“运输”行为,因此,邮寄或携带行为也可能构成本罪。相反,使用、提供(这里的“提供”只能是无偿提供,如果是“有偿”提供,则应归入“买卖”行为)和处置危险物质的行为,无论如何也不能构成本罪,应根据其情节和后果的轻重,分别认定为其他的犯罪或一般治安违法行为。

2. 行为的情节和后果不同。在行为方式都是非法制造、买卖、运输和储存危险物质的情况下,情节和后果的轻重就成了决定罪与非罪的界限。本罪虽然没有“情节严重”才构成犯罪的规定,但是,也不是行为人只要实施了非法制造、买卖、运输和储存危险物质的行为,就无一例外地构成犯罪,对于情节显著轻微、没有造成危害后果也不足以危害公共安全的非法制造、买卖、运输和储存危险物质的行为,不宜按犯罪论处,而应以一般治安违法行为论处,如未经批准生产少量灭鼠药自用或非法制造、买卖、运输和储存危险物质的数量很少,根本不足以危害公共安全等情况。

(二) 本罪罪名和罪数的认定。

本罪是选择性罪名,可根据行为方式的不同,分别确定不同的罪名,如非法制造危险物质罪、非法买卖危险物质罪、非法运输危险物质罪和非法储存危险物质罪,也就是说,如果行为人对同一批危险物质实施了两种以上的行为,也只构成一罪,不实行数罪并罚,如分别实施了制造和买卖行为,则认定为非法制造、买卖危险物质罪,依此类推。具体罪名的确定应根据行为人的具体方式来确定,如非法制造危险物质罪、非法储存危险物质罪等。但是,如果行为人对不同种类、批次的危险物质分别实施了制造、买卖、运输、储存行为的,则对行为人应分别定罪,实行数罪并罚。

(三) 本罪既遂与未遂的认定。

本罪的既遂和未遂应根据不同的行为方式分别认定:

1. 对于非法制造危险物质的行为,如果行为人开始了制造行为,但没有制造成功,是本罪未遂。如果是多人分工合作制造,则行为人只要完成了自己的工序,则属于本罪

既遂。

2. 对于非法买卖危险物质的行为，应以达成交易协议并交付危险物质为标准，只要达成协议并实际交付了危险物质的，即是本罪的既遂，至于金钱或其他交换物是否实际交付，不影响既遂的成立。

3. 对于非法运输和储存危险物质的行为，只要行为人开始实施即构成本罪既遂。

(四) 本罪与危险物品肇事罪的界限。

《刑法》第136条规定的危险物品肇事罪，是指违反爆炸性、易燃性、放射性、毒害性、腐蚀性物品的管理规定，在生产、储存、运输、使用中，由于过失发生重大事故，造成严重后果的行为。两罪的区别主要在于：

1. 行为人的主观态度不同。本罪是故意犯罪，后者是过失犯罪。

2. 行为侵犯的对象不同。本罪侵犯的对象是毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质；后者侵犯的对象是爆炸性、易燃性、放射性、毒害性、腐蚀性等危险物品，两者互有交叉。

3. 行为方式不同。本罪表现为未经批准而非法制造、买卖、运输、储存等行为；后者表现为违反危险物品管理规定，发生了重大事故，造成了严重后果。

4. 对后果的要求不同。本罪不要求实际危害后果发生；后者则以发生重大事故、造成严重后果为条件。

5. 行为主体不同。本罪的主体既包括自然人，也包括单位，而且只能是不具有制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质资格的自然人或单位；后者的主体只能是自然人，而且一般是从事生产、储存、运输、使用爆炸性、易燃性、放射性、毒害性、腐蚀性等危险物品的职工。

(五) 本罪与传染病菌种、毒种扩散罪的界限。

《刑法》第331条规定的传染病菌种、毒种扩散罪，是指从事实验、保藏、携带、运输传染病菌种、毒种的人员，违反国务院卫生行政部门的有关规定，造成传染病菌种、菌种扩散，后果严重的行为。两罪的区别主要在于：

1. 行为侵害的客体不同。本罪侵害的客体是公共安全和危险物质的管理制度；后者侵害的客体是国家关于传染病防治的管理制度。

2. 行为侵犯的对象不同。本罪侵犯的对象是毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质；后者侵犯的对象是传染病菌种、毒种。

3. 行为主体不同。本罪的主体既包括自然人，也包括单位，而且只能是不具有制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质资格的自然人或单位；后者的主体只能是依照国家有关规定享有从事传染病菌种、毒种实验、保藏、携带、运输资格的单位中的直接负责的主管人员和其他直接责任人员，单位不能成为该罪的主体。

4. 行为人的主观态度不同。本罪是故意犯罪；后者是过失犯罪，即行为人对造成的后果是出于过失的心理态度。

【处罚】

(一) 犯本罪的，处3年以上10年以下有期徒刑。

(二) 情节严重的，处10年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑。

根据《最高人民法院、最高人民检察院关于办理非法制造、买卖、运输、储存毒鼠

强等禁用剧毒化学品刑事案件具体应用法律若干问题的解释》(法释[2003]14号)第2条的规定,非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强等禁用剧毒化学品,具有下列情形之一的,属于刑法第125条规定的“情节严重”,处10年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑:

1. 非法制造、买卖、运输、储存原粉、原液、制剂500克以上,或者饵料20千克以上的;
2. 在非法制造、买卖、运输、储存过程中致3人以上重伤、死亡,或者造成公私财产损失20万元以上的;
3. 非法制造、买卖、运输、储存原粉、原药、制剂50克以上不满500克,或者饵料2千克以上不满20千克,并具有其他严重情节的。

(三)单位犯本罪的,对单位判处罚金,并对其直接负责的主管人员和其他直接责任人员,依照上述规定处罚。

【相关执法参考】

中华人民共和国刑法(节录)

(1979年7月1日第五届全国人民代表大会第二次会议通过

1997年3月14日第八届全国人民代表大会第五次会议修订 自1997年10月1日起施行)

第一百二十五条 非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、弹药、爆炸物的,处三年以上十年以下有期徒刑;情节严重的,处十年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑。

非法买卖、运输核材料的,依照前款的规定处罚。

单位犯前两款罪的,对单位判处罚金,并对其直接负责的主管人员和其他直接责任人员,依照第一款的规定处罚。

中华人民共和国刑法修正案(三)(节录)

(2001年12月29日第九届全国人民代表大会常务委员会第二十五次会议通过 自公布之日起施行)

五、将刑法第一百二十五条第二款修改为:“非法制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等物质,危害公共安全的,依照前款的规定处罚。”

中华人民共和国治安管理处罚法(节录)

(2005年8月28日第十届全国人民代表大会常务委员会第十七次会议通过 自2006年3月1日起施行)

第三十条 违反国家规定,制造、买卖、储存、运输、邮寄、携带、使用、提供、处置爆炸性、毒害性、放射性、腐蚀性物质或者传染病病原体等危险物质的,处十日以上十五日以下拘留;情节较轻的,处五日以上十日以下拘留。

最高人民法院 公安部关于公安机关管辖的 刑事案件立案追诉标准的规定（一）（节录）

（公通字〔2008〕36号）

第二条 [非法制造、买卖、运输、储存危险物质案（刑法第一百二十五条第二款）]
非法制造、买卖、运输、储存毒害性、放射性、传染病病原体等物质，危害公共安全，涉嫌下列情形之一的，应予立案追诉：

- （一）造成人员重伤或者死亡的；
- （二）造成直接经济损失十万元以上的；
- （三）非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强、氟乙酰胺、氟乙酸钠、毒鼠硅、甘氟原粉、原液、制剂五十克以上，或者饵料二千克以上的；
- （四）造成急性中毒、放射性疾病或者造成传染病流行、暴发的；
- （五）造成严重环境污染的；
- （六）造成毒害性、放射性、传染病病原体等危险物质丢失、被盗、被抢或者被他人利用进行违法犯罪活动的；
- （七）其他危害公共安全的情形。

第一百条 本规定中的立案追诉标准，除法律、司法解释另有规定的以外，适用于相关的单位犯罪。

最高人民法院、最高人民检察院关于办理非法制造、买卖、运输、 储存毒鼠强等禁用剧毒化学品刑事案件具体应用法律若干问题的解释

（2003年9月4日法释〔2003〕14号颁布 自2003年10月1日起实施）

为依法惩治非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强等禁用剧毒化学品的犯罪活动，维护公共安全，根据刑法有关规定，现就办理这类刑事案件具体应用法律的若干问题解释如下：

第一条 非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强等禁用剧毒化学品，危害公共安全，具有下列情形之一的，依照刑法第一百二十五条的规定，以非法制造、买卖、运输、储存危险物质罪，处三年以上十年以下有期徒刑：

- （一）非法制造、买卖、运输、储存原粉、原液、制剂 50 克以上，或者饵料 2 千克以上的；
- （二）在非法制造、买卖、运输、储存过程中致人重伤、死亡或者造成公私财产损失 10 万元以上的。

第二条 非法制造、买卖、运输、储存毒鼠强等禁用剧毒化学品，具有下列情形之一的，属于刑法第一百二十五条规定的“情节严重”，处十年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑：

- （一）非法制造、买卖、运输、储存原粉、原液、制剂 500 克以上，或者饵料 20 千克以上的；