



刑法及司法解释理论与实务丛书
XINGFA JI SIFA JIESHI LILUN YU SHIWU CONGSHU

DF605
119

刑法及司法解释 新制度新罪名通释

根据全国人大常委会刑法修正案和“两高”最新司法解释编写

主编·刘家琛

- 本书由司法界、学术界参与和熟悉刑法及其配套司法解释起草和讨论的专家撰写。
- 依据刑法及其修正案、解释案，单行刑法，附属刑法和配套司法解释，特别是“两高”关于确定罪名的最新司法解释，对新刑法实施以来的新情况新问题，进行了全面系统和比较深入的释解。
- 评价了刑法实践和理论研究的最新成果，着重分析了法律适用中的热点、疑点和难点问题，力图使广大读者对刑法新制度、新罪名的理解与适用，有一个与时俱进的和准确的把握。
- 本书以其作者队伍的权威性、法律依据的现行有效性、司法实践的可操作性，兼具理论与实务双重特色，可作为广大司法人员和律师、公民、法人的基本法律工具书。

人民法院出版社
THE PEOPLE'S COURT PRESS



刑法及司法解释理论与实务丛书
XINGFA JI SIFA JIE
JINGSHU

刑法及司法解释 新制度新罪名通释

根据全国人大常委会刑法修正案和“两高”最新司法解释编写

主 编·刘家琛

副主编·刘 璐 郭书山

人民法院出版社
THE PEOPLE'S COURT PRESS

图书在版编目 (CIP) 数据

刑法及司法解释新制度新罪名通释/刘家琛主编. -北京:人民法院出版社, 2009. 6

(刑法及司法解释理论与实务丛书)

根据全国人大常委会刑法修正案和“两高”最新司法解释编写
ISBN 978-7-80217-850-2

I. 刑… II. 刘… III. 刑法-法律解释-中国 IV. D924.05

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 069112 号

刑法及司法解释新制度新罪名通释

主编 刘家琛

责任编辑 于新年 高林 刘璐 天球

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)67550579 (责任编辑)

67550516 (出版部) 67550558 67550559 (发行部)

网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>

E - mail courtpress@sohu.com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 943 千字

印 张 33.875

版 次 2009 年 6 月第 1 版 2009 年 6 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978-7-80217-850-2

定 价 79.00 元

版权所有 侵权必究

前 言

新中国第一部刑法典诞生于1979年7月1日，并于1980年1月1日起施行。1997年3月14日，第八届全国人民代表大会第五次会议修订通过了新的《中华人民共和国刑法》。它的修订施行对于进一步实行依法治国，建设社会主义法制国家，具有十分重要的意义。

新的刑法公布施行以来，全国人民代表大会常务委员会于1998年12月29日通过了《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》、1999年10月30日通过了《关于取缔邪教组织、防范和惩治邪教活动的决定》、2000年12月28日通过了《关于维护互联网安全的决定》、1999年12月25日通过了《中华人民共和国刑法修正案》、2001年8月31日通过了《中华人民共和国刑法修正案（二）》、2001年12月29日通过了《中华人民共和国刑法修正案（三）》、2002年12月28日通过了《中华人民共和国刑法修正案（四）》、2005年2月28日通过了《中华人民共和国刑法修正案（五）》、2006年6月29日通过了《中华人民共和国刑法修正案（六）》、2009年2月28日通过了《中华人民共和国刑法修正案（七）》、2000年4月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第九十三条第二款的解释》、2001年8月31日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第二百二十八条、第三百四十二条、第四百一十条的解释》、2002年4月28日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第二百九十四条第一款的解释》、2002年8月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第三百一十三条

的解释》、2002年12月28日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉第九章渎职罪主体适用问题的解释》、2004年12月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉有关信用卡规定的解释》、2005年12月29日通过了《关于〈中华人民共和国刑法〉有关文物的规定适用于具有科学价值的古脊椎动物化石、古人类化石的解释》以及《关于〈中华人民共和国刑法〉有关出口退税、抵扣税款的其他发票规定的解释》。最高人民法院、最高人民检察院为实施新刑法也发布了几十个新的司法解释；公安部、国家安全部、司法部等有关部门发布了大量的涉及刑法实施的规范性文件；全国人民代表大会及其常务委员会、国务院通过了众多的法律、行政法规，丰富了特别刑法的内容。

本书评介了刑法实践和理论研究的最新成果，着重探讨了法律适用的热点、疑点和难点问题，力图使广大读者对刑法新罪名、新制度的理解与适用，有一个比较全面和准确的把握。

书中如有不当之处，敬请读者指正。

作者谨识

2009年6月

目 录

第一编 总 则

第一章 刑法的任务、基本原则和适用范围中的新问题·····	(3)
一、刑法的立法宗旨和立法依据·····	(3)
(一) 刑法的立法宗旨·····	(3)
(二) 刑法的立法依据·····	(3)
二、刑法的任务·····	(4)
三、刑法的基本原则·····	(6)
(一) 刑法基本原则的含义·····	(6)
(二) 罪刑法定原则·····	(6)
(三) 法律面前人人平等原则·····	(9)
(四) 罪刑相适应原则·····	(10)
四、刑法的适用范围·····	(12)
(一) 我国刑法在空间上的适用范围·····	(12)
(二) 我国刑法在时间上的适用范围·····	(23)
第二章 犯罪中的新问题·····	(29)
第一节 犯罪和刑事责任中的新问题·····	(29)
一、犯罪的概念·····	(29)

(一) 社会危害性	(30)
(二) 刑事违法性	(32)
(三) 应受惩罚性	(33)
二、犯罪构成中的新问题	(33)
(一) 犯罪客体	(34)
(二) 犯罪的客观方面	(41)
(三) 犯罪主体	(61)
(四) 犯罪的主观方面	(73)
三、意外事件中的新问题	(92)
(一) 意外事件的构成	(92)
(二) 意外事件的认定	(93)
四、正当防卫中的新问题	(94)
(一) 正当防卫	(94)
(二) 防卫过当	(101)
(三) 无限防卫	(103)
五、紧急避险中的新问题	(104)
(一) 紧急避险	(104)
(二) 避险过当	(108)
(三) 紧急避险与正当防卫	(109)
第二节 犯罪预备、未遂和中止中的新问题	(110)
一、犯罪预备	(110)
(一) 已经实施犯罪的预备行为	(110)
(二) 必须在犯罪预备阶段停顿下来	(113)
(三) 预备行为停顿在预备阶段, 是由于行为人意志以外的原因	(114)
二、犯罪未遂	(116)
(一) 犯罪分子已经着手实行犯罪	(116)
(二) 犯罪行为未能达到既遂状态	(118)

(三) 犯罪行为没有达到既遂状态, 是由于行为人意志以外的原因.....	(120)
三、犯罪中止.....	(124)
(一) 时间性.....	(124)
(二) 自动性.....	(125)
(三) 有效性.....	(127)
第三节 共同犯罪中的新问题.....	(130)
一、共同犯罪及其成立.....	(130)
(一) 共同犯罪的主体.....	(130)
(二) 共同犯罪的客观方面.....	(131)
(三) 共同犯罪的主观方面.....	(132)
二、犯罪集团及其首要分子的处罚.....	(132)
(一) 犯罪集团的概念及构成.....	(132)
(二) 犯罪集团首要分子的处罚.....	(135)
三、主犯的认定及其处罚.....	(135)
(一) 主犯及其认定.....	(135)
(二) 主犯的处罚.....	(137)
四、从犯的认定及其处罚.....	(137)
(一) 从犯的认定.....	(137)
(二) 从犯的处罚.....	(138)
五、胁从犯的认定及其处罚.....	(138)
(一) 胁从犯的认定.....	(138)
(二) 胁从犯的处罚.....	(139)
六、教唆犯的认定及其处罚.....	(139)
(一) 教唆犯的认定.....	(139)
(二) 教唆犯的处罚.....	(143)
第四节 单位犯罪.....	(144)
一、单位犯罪的认定.....	(144)

(一) 主体是公司、企业、事业单位、机关、团体	
.....	(144)
(二) 为本单位谋取不正当利益.....	(146)
(三) 须经单位集体决定或是由负责人员决定实施	
.....	(147)
(四) 须属法律明文规定的范围.....	(147)
二、单位犯罪刑事责任的适用.....	(147)
(一) 正确认定单位犯罪中“直接负责的主管人员	
和其他直接责任人员”.....	(148)
(二) 适用“双罚制”的处罚原则.....	(149)
(三) “双罚制”的例外.....	(150)
 第三章 刑罚中的新问题.....	(151)
一、刑罚的种类.....	(151)
(一) 主刑.....	(151)
(二) 附加刑.....	(152)
(三) 非刑罚处理方法.....	(153)
二、管制刑中的新问题.....	(156)
(一) 管制的内容.....	(156)
(二) 管制的解除.....	(157)
(三) 刑法分则中管制的适用.....	(158)
三、拘役刑中的新问题.....	(164)
(一) 拘役的适用.....	(164)
(二) 拘役的执行.....	(164)
(三) 拘役的期限.....	(165)
四、有期徒刑和无期徒刑中的新问题.....	(165)
(一) 有期徒刑的刑期.....	(165)
(二) 有期徒刑、无期徒刑的执行.....	(166)

(三) 刑法分则中无期徒刑的适用·····	(167)
五、死刑中的新问题·····	(177)
(一) 死刑的适用·····	(177)
(二) 死缓及其适用·····	(179)
(三) 死刑的核准·····	(180)
(四) 刑法分则中死刑的适用·····	(183)
六、罚金刑中的新问题·····	(190)
(一) 罚金刑的适用范围·····	(191)
(二) 确定罚金数额的方法·····	(191)
(三) 罚金刑的适用方式·····	(194)
(四) 罚金刑的执行措施·····	(195)
(五) 刑法分则中罚金刑的适用·····	(197)
七、剥夺政治权利刑中的新问题·····	(208)
(一) 剥夺政治权利的内容及其适用对象·····	(208)
(二) 刑法分则中剥夺政治权利的适用·····	(209)
八、没收财产刑中的新问题·····	(211)
(一) 没收财产刑的适用对象·····	(211)
(二) 没收财产的适用方式·····	(212)
(三) 没收财产刑的执行·····	(213)
(四) 刑法分则中没收财产刑的适用·····	(214)
 第四章 刑罚的具体运用中的新问题·····	 (221)
第一节 量刑中的新问题·····	(221)
一、定罪与量刑·····	(221)
(一) 定罪的基本原则·····	(221)
(二) 定罪方法·····	(222)
(三) 定罪情节·····	(223)
(四) 罪名的确定·····	(224)

二、量刑的基本原则·····	(225)
(一) 量刑须以犯罪事实为根据·····	(225)
(二) 量刑必须以刑法规定为准绳·····	(227)
三、量刑情节·····	(228)
(一) 犯罪情节·····	(228)
(二) 量刑情节·····	(230)
四、在法定刑以下裁量减轻刑罚·····	(236)
(一) 刑法修订过程中关于在法定刑以下裁量减轻 处罚问题的不同意见·····	(236)
(二) 对不具有法定减轻处罚情节的人适用减轻处 罚, 应注意的问题·····	(239)
(三) 在法定刑以下判处刑罚的核准程序·····	(240)
五、关于追缴违法所得和没收犯罪所用财物的处理 ·····	(241)
第二节 累犯中的新问题·····	(244)
一、累犯的认定和种类·····	(244)
(一) 一般累犯·····	(244)
(二) 危害国家安全累犯·····	(246)
二、累犯的处罚原则·····	(246)
第三节 自首和立功中的新问题·····	(247)
一、自首的条件及处罚·····	(247)
(一) 自首的构成·····	(247)
(二) “以自首论”的构成·····	(251)
(三) 对自首者的处罚原则·····	(253)
二、立功的构成及处罚·····	(254)
(一) 立功成立的条件·····	(255)
(二) 对立功者的从宽处罚原则·····	(256)
第四节 数罪并罚中的新问题·····	(258)

一、数罪并罚的特点·····	(258)
二、一罪与数罪·····	(259)
(一) 继续犯·····	(259)
(二) 想象竞合犯·····	(260)
(三) 牵连犯·····	(262)
(四) 连续犯·····	(263)
(五) 吸收犯·····	(266)
三、判决宣告前一人犯数罪的并罚·····	(267)
(一) 一人所犯数罪分别判处同一种刑罪·····	(267)
(二) 一人所犯数罪分别判处不同的刑罪·····	(268)
四、判决宣告以后,发现漏判之罪的并罚·····	(269)
五、判决宣告以后又犯新罪的并罚·····	(270)
第五节 缓刑中的新问题·····	(271)
一、缓刑制度概述·····	(271)
二、缓刑的适用·····	(274)
(一) 缓刑适用的条件·····	(274)
(二) 贪污、受贿、挪用公款犯罪分子缓刑的适用·····	(276)
(三) 缓刑的考察·····	(277)
第六节 减刑中的新问题·····	(282)
一、适用减刑的条件·····	(282)
二、适用减刑的限制性条件·····	(283)
三、减刑的程序·····	(285)
第七节 假释中的新问题·····	(287)
一、适用假释的条件·····	(287)
(一) 假释只适用于被判处有期徒刑、无期徒刑的 犯罪分子·····	(287)
(二) 犯罪分子必须服一定的刑期以后;才能适用 假释·····	(288)

(三) 必须是认真遵守监规, 接受教育改造确有悔改, 不致再危害社会的犯罪分子, 才能适用假释·····	(289)
二、假释的程序·····	(290)
三、假释的考验期与执行·····	(290)
四、假释的撤销·····	(291)
第八节 时效中的新问题·····	(292)
一、时效及其延长·····	(292)
(一) 时效·····	(292)
(二) 时效延长·····	(293)
二、追诉期限的计算·····	(295)
第五章 其他规定·····	(297)
一、公共财产的界定·····	(297)
二、公民私人所有的财产的界定·····	(299)
三、国家工作人员的界定·····	(301)
四、司法工作人员的界定·····	(304)
五、违反国家规定的界定·····	(305)
六、受过刑事处罚的人在就业、入伍时的特殊要求·····	(306)

第二编 分 则

新刑法分则罪名一览表·····	(309)
第一章 危害国家安全罪·····	(334)
一、背叛国家罪·····	(334)
二、分裂国家罪·····	(335)
三、煽动分裂国家罪·····	(336)

四、武装叛乱、暴乱罪·····	(337)
五、颠覆国家政权罪·····	(338)
六、煽动颠覆国家政权罪·····	(339)
七、资助危害国家安全犯罪活动罪·····	(340)
八、投敌叛变罪·····	(341)
九、叛逃罪·····	(342)
十、间谍罪·····	(343)
十一、为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家 秘密、情报罪·····	(344)
十二、资敌罪·····	(347)
 第二章 危害公共安全罪·····	 (349)
一、放火罪·····	(349)
二、决水罪·····	(350)
三、爆炸罪·····	(351)
四、投放危险物质罪·····	(352)
五、以危险方法危害公共安全罪·····	(354)
六、失火罪·····	(355)
七、过失决水罪·····	(356)
八、过失爆炸罪·····	(356)
九、过失投放危险物质罪·····	(357)
十、过失以危险方法危害公共安全罪·····	(358)
十一、破坏交通工具罪·····	(359)
十二、破坏交通设施罪·····	(359)
十三、破坏电力设备罪·····	(360)
十四、破坏易燃易爆设备罪·····	(362)
十五、过失损坏交通工具罪·····	(363)
十六、过失损坏交通设施罪·····	(364)

-
- 十七、过失损坏电力设备罪…………… (364)
- 十八、过失损坏易燃易爆设备罪…………… (364)
- 十九、组织、领导、参加恐怖组织罪…………… (365)
- 二十、资助恐怖活动罪…………… (367)
- 二十一、劫持航空器罪…………… (368)
- 二十二、劫持船只、汽车罪…………… (369)
- 二十三、暴力危及飞行安全罪…………… (370)
- 二十四、破坏广播电视设施、公用电信设施罪…………… (371)
- 二十五、过失损坏广播电视设施、公用电信设施罪
…………… (373)
- 二十六、非法制造、买卖、运输、邮寄、储存枪支、
弹药、爆炸物罪…………… (374)
- 二十七、非法制造、买卖、运输、储存危险物质罪…………… (377)
- 二十八、违规制造、销售枪支罪…………… (380)
- 二十九、盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪…………… (381)
- 三十、抢劫枪支、弹药、爆炸物、危险物质罪…………… (383)
- 三十一、非法持有、私藏枪支、弹药罪…………… (384)
- 三十二、非法出租、出借枪支罪…………… (386)
- 三十三、丢失枪支不报罪…………… (387)
- 三十四、非法携带枪支、弹药、管制刀具、危险物品危
及公共安全罪…………… (388)
- 三十五、重大飞行事故罪…………… (390)
- 三十六、铁路运营安全事故罪…………… (392)
- 三十七、交通肇事罪…………… (393)
- 三十八、重大责任事故罪…………… (395)
- 三十九、强令违章冒险作业罪…………… (398)
- 四十、重大劳动安全事故罪…………… (399)
- 四十一、大型群众性活动重大安全事故罪…………… (401)

四十二、危险物品肇事罪·····	(402)
四十三、工程重大安全事故罪·····	(404)
四十四、教育设施重大安全事故罪·····	(405)
四十五、消防责任事故罪·····	(407)
四十六、不报、谎报安全事故罪·····	(409)
 第三章 破坏社会主义市场经济秩序罪·····	(411)
第一节 生产、销售伪劣商品罪·····	(411)
一、生产、销售伪劣产品罪·····	(411)
二、生产、销售假药罪·····	(413)
三、生产、销售劣药罪·····	(415)
四、生产、销售不符合卫生标准的食品罪·····	(417)
五、生产、销售有毒、有害食品罪·····	(419)
六、生产、销售不符合标准的医用器材罪·····	(422)
七、生产、销售不符合安全标准的产品罪·····	(424)
八、生产、销售伪劣农药、兽药、化肥、种子罪·····	(426)
九、生产、销售不符合卫生标准的化妆品罪·····	(428)
第二节 走私罪·····	(430)
一、走私武器、弹药罪·····	(430)
二、走私核材料罪·····	(436)
三、走私假币罪·····	(437)
四、走私文物罪·····	(439)
五、走私贵重金属罪·····	(441)
六、走私珍贵动物、珍贵动物制品罪·····	(442)
七、走私珍稀植物、珍稀植物制品罪·····	(444)
八、走私国家禁止进出口的其他货物、物品罪·····	(445)
九、走私淫秽物品罪·····	(446)
十、走私废物罪·····	(448)

十一、走私普通货物、物品罪·····	(449)
第三节 妨害对公司、企业的管理秩序罪·····	(453)
一、虚假注册资本罪·····	(453)
二、虚假出资、抽逃出资罪·····	(456)
三、欺诈发行股票、债券罪·····	(457)
四、违规披露、不披露重要信息罪·····	(460)
五、妨害清算罪·····	(463)
六、隐匿、故意销毁会计凭证、会计账簿、财务会 计报告罪·····	(464)
七、虚假破产罪·····	(468)
八、非国家工作人员受贿罪·····	(469)
九、对非国家工作人员行贿罪·····	(472)
十、非法经营同类营业罪·····	(473)
十一、为亲友非法牟利罪·····	(475)
十二、签订、履行合同失职被骗罪·····	(477)
十三、国家机关、企业、事业单位人员失职罪·····	(478)
十四、国家机关、企业、事业单位人员滥用职权罪·····	(478)
十五、徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪·····	(481)
十六、背信损害上市公司利益罪·····	(482)
第四节 破坏金融管理秩序罪·····	(484)
一、伪造货币罪·····	(484)
二、出售、购买、运输假币罪·····	(486)
三、金融工作人员购买假币、以假币换取货币罪·····	(487)
四、持有、使用假币罪·····	(489)
五、变造货币罪·····	(490)
六、擅自设立金融机构罪·····	(491)
七、伪造、变造、转让金融机构经营许可证、批准 文件罪·····	(493)