刑　法

刑法概述

刑法学是一门古老而又富有生命力的学科，它内容丰富，体系完整。本课程将围绕着**刑法概述、犯罪论、刑罚论**对刑法学进行探析，力求呈现一个完整清晰的刑法理论脉络。

私立华联学院

刑法体系：

刑法概述：刑法概念、刑法的解释、基本原则、适用效力

犯罪论

犯罪的成立问题：犯罪构成要件（客观层次　主观层次）

犯罪的时间发展问题：犯罪形态（预备　中止　未遂　既遂）

犯罪的空间分布问题：共同犯罪（正犯　共犯）

犯罪的数量竞合问题：罪数（一罪　数罪）

刑罚论：体系　裁量　执行　消灭

第一章 刑法概述

本章学习要求：

1.掌握刑法的概念

2.了解刑法的任务

3.了解刑法的体系结构

4.掌握刑法的解释方法

第一节 刑法的概念和任务

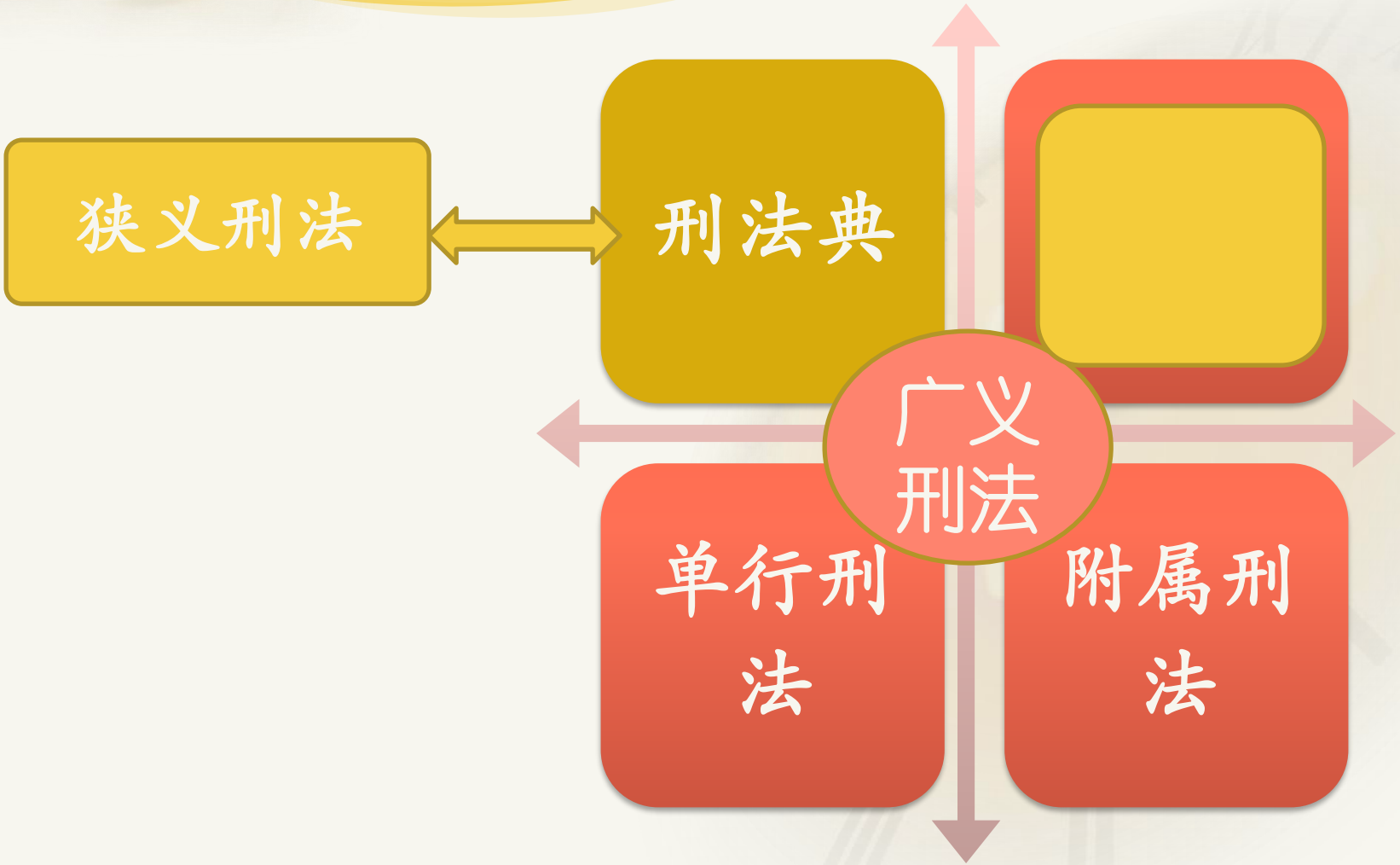
一、刑法的概念（通说）：P1

刑法是规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律。

刑法就是关于什么行为构成犯罪，以及对被认定实施了犯罪行为的人怎么处罚的法律，所有关于犯罪及其处罚的法律规范统称为刑法。

简而言之：刑法=犯罪+刑罚

二、刑法的分类



《刑法典》

——1997年3月14日，第八届全国人民代表大会第五次会议修订并公布；1997年10月1日施行；共452条

特征：

1、实体内容

专门地、系统地规定犯罪、刑事责任、刑罚的法律

2、立法程序

必须经全国人民代表大会过半数通过

3、法律体系

在全国范围（港、澳、台除外）只有一部刑法典

《刑法修正案》十一个

《中华人民共和国刑法修正案》（1999）
《中华人民共和国刑法修正案（二）》（2001）
《中华人民共和国刑法修正案（三）》（2001）
《中华人民共和国刑法修正案（四）》（2002）
《中华人民共和国刑法修正案（五）》（2005）
《中华人民共和国刑法修正案（六）》（2006）
《中华人民共和国刑法修正案（七）》（2009）
《中华人民共和国刑法修正案（八）》（2011）
《中华人民共和国刑法修正案（九）》（2015）
《中华人民共和国刑法修正案（十）》（2017）
《中华人民共和国刑法修正案（十一）》（2021）

单行刑法

全国人大常委会通过的专门规定犯罪、刑事责任、刑罚中某个方面，某个部分的刑事法律。

- 《关于惩罚骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》

附属刑法

- 在非刑事法律中规定犯罪、刑事责任、刑罚的法律规范。

【注意】：我国没有附属刑法

二、刑法的任务：

法益保护 {
直接任务：惩罚犯罪 ——→ 手段
根本任务：保护人民利益 ——→ 目的
}

1、保卫国家安全、人民民主专政的国家政权和社会主义制度；

2、保护公共安全利益

3、保护社会市场经济秩序；

4、保护公民的人身权利、民主权利和其他权利

5、保护社会管理秩序；

6、保护国防利益、军事利益

7、规范国家（机关）工作人员权力

刑法既是善良人的大宪章 又是被告人权利的大宪章

冯·李斯特

第二节　刑法的体系和解释

一、刑法体系P13

刑法体系——指刑法典的组成和结构

1、我国刑法典由两篇组成：

第一编 总则

章、节、条、款、项、段、但书

第二编 分则

附则仅一个条文

第四百五十二条 本法自 1997 年 10 月 1 日起施行。

列于本法附件一的全国人民代表大会常务委员会制定的条例、补充规定和决定，已纳入本法或者已不适用，自本法施行之日起，予以废止。

列于本法附件二的全国人民代表大会常务委员会制定的补充规定和决定予以保留，其中，有关行政处罚和行政措施的规定继续有效;有关刑事责任的规定已纳入本法，自本法施行之日起，适用本法规定。

（附件一 附件二）

总则

是关于犯罪、刑事责任和刑罚的一般原理原则的规范体系

分则

是关于具体犯罪和法定刑的规范体系

总则与分则之间是一般与特殊、抽象与具体关系。总则指导分则，分则是总则的具体体现。

2、条文的层次结构：

篇——章——节——条——款——项

（1）条是最基本的单位，第1条到第452条统一编号

（2）条下设款，无编号，用另起一段的形式来表示

（3）项，用（一）、（二）、（三）来表示

（条）

第一条　【立法目的】为了惩罚犯罪，保护人民，根据宪法，结合我国同犯罪作斗争的具体经验及实际情况，制定本法。

（条+款）

第六条　【属地管辖权】凡在中华人民共和国领域内犯罪的，除法律有特别规定的以外，都适用本法。

凡在中华人民共和国船舶或者航空器内犯罪的，也适用本法。（第2款）

犯罪的行为或者结果有一项发生在中华人民共和国领域内的，就认为是在中华人民共和国领域内犯罪。（第3款）

《条+款+项》

第二百三十六条　【强奸罪】以暴力、胁迫或者其他手段强奸妇女的，处三年以上十年以下有期徒刑。

奸淫不满十四周岁的幼女的，以强奸论，从重处罚。

强奸妇女、奸淫幼女，有下列情形之一的，处十年以上有期徒刑、无期徒刑或者死刑：

（一）强奸妇女、奸淫幼女情节恶劣的；

（二）强奸妇女、奸淫幼女多人的；

（三）在公共场所当众强奸妇女的；

（四）二人以上轮奸的；

（五）致使被害人重伤、死亡或者造成其他严重后果的。

（条+项）

- 第三百一十五条 【破坏监管秩序罪】依法被关押的罪犯，有下列破坏监管秩序行为之一，情节严重的，处三年以下有期徒刑：

  (一)殴打监管人员的；

  (二)组织其他被监管人破坏监管秩序的；

  (三)聚众闹事，扰乱正常监管秩序的；

  (四)殴打、体罚或者指使他人殴打、体罚其他被监管人的。

- **但书**——在一个条款中用“但是”这个词来表示转折关系的，则从“但是”开始的这段文字，学理上称之为“但书”。

- 第二十条　【正当防卫】为了使国家、公共利益、本人或者他人的人身、财产和其他权利免受正在进行的不法侵害，而采取的制止不法侵害的行为，对不法侵害人造成损害的，属于正当防卫，不负刑事责任。

  正当防卫明显超过必要限度造成重大损害的，应当负刑事责任，**但是**应当减轻或者免除处罚。

但书所表示的情况大致包括：

- A、但书是前段的补充
- B、但书是前段的例外
- C、但书是对前段的限制

二、刑法解释P14

一、概念

刑法解释是指人们对刑法规范含义的阐明。

（一）刑法解释的必要性

1）文字具有多义性、发展性（例如关于“卖淫”一词的含义）

2）文字具有抽象性、模糊性（如：“凶器”）

3）文字具有多变性。（如：“信件”）

二、刑法解释的分类
有权解释
无权解释
立法解释
司法解释
学理解释

1.立法解释：

- **立法解释：**全国人大常委会对刑法的解释。

- 立法解释的效力与立法同等,但它不是法律

如：2000年4月29日全国人大及其常委会《关于<中华人民共和国刑法>第九十三条第二款的解释》

注意：

- 1、刑法典中对于术语等解释性的规定不属于立法解释，而是刑法本身；
- 2、刑法修正案属于刑法典本身，也不属于立法解释；

- 第九十三条　【国家工作人员的范围】本法所称国家工作人员，是指国家机关中从事公务的人员。（是解释性规定，不属于立法解释）
- 国有公司、企业、事业单位、人民团体中从事公务的人员和国家机关、国有公司、企业、事业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，以及其他依照法律规定从事公务的人员，以国家工作人员论。（何为“其他”需要立法解释）

全国人民代表大会常务委员会
关于《中华人民共和国刑法》第九十三条第二款的解释（2000年4月29日第九届全国人民代表大会常务委员会第十五次会议通过）

全国人民代表大会常务委员会讨论了村民委员会等村基层组织人员在从事哪些工作时属于刑法第九十三条第二款规定的“其他依照法律从事公务的人员”，解释如下：

村民委员会等村基层组织人员协助人民政府从事下列行政管理工作，属于刑法第九十三条第二款规定的“其他依照法律从事公务的人员”：

（一）救灾、抢险、防汛、优抚、扶贫、移民、救济款物的管理；

（二）社会捐助公益事业款物的管理；

（三）国有土地的经营和管理；

（四）土地征用补偿费用的管理；

（五）代征、代缴税款；

（六）有关计划生育、户籍、征兵工作；

（七）协助人民政府从事的其他行政管理工作。

村民委员会等村基层组织人员从事前款规定的公务，利用职务上的便利，非法占有公共财物、挪用公款、索取他人财物或者非法收受他人财物，构成犯罪的，适用刑法第三百八十二条和第三百八十三条贪污罪、第三百八十四条挪用公款罪、第三百八十五条和第三百八十六条受贿罪的规定。

2.司法解释：

- **司法解释：** 最高人民法院和最高人民检察院对刑法的解释。

【注意】：立法解释>司法解释

3.学理解释：

- **学理解释：**国家宣传机构、社会组织、教学单位或者专家学者从学理上对刑法的解释。如刑法教科书、专著、论文、案例分析以及对刑法典的注释。

【注意】：学理解释属于无权解释，因为其不具有法律约束力。

三、文理解释　论理解释：刑法解释方法

- **文理解释**：是指根据文法、语法等来论证解释后的含义是否属于刑法用语可能具有的含义。简而言之，需要考查该解释后的含义在文理上是否讲得通。

- **论理解释**：根据刑法产生的原由、理由、沿革及其他相关事项，按照立法精神，阐明刑法真实含义的解释方法。

1. 文理解释 → 平义解释

“收买”一词含义：

A.收购；　　B.用钱财or其他好处笼络人心

1.收买被拐卖妇女、儿童罪

2.策动、胁迫、勾引、收买国家机关工作人员、武装部队人员、人民警察、民兵进行武装叛乱暴乱的，依照前款的规定从重处罚

- “侮辱”一词含义：

A.侵犯人的名誉　　B.侵犯妇女的性羞耻心

1.侮辱罪

2.强制猥亵、侮辱妇女罪

2. 论理解释
目的解释
扩大解释
缩小解释
反对解释
补正解释
当然解释
比较解释
体系解释
历史解释

2、论理解释方法

◆**扩张解释**：是指对用语解释后的含义**大于字面含义**，但该含义仍处在该用语可能的含义范围内**并未超出国民预测可能性**。

◆**缩小解释**：是指对用语解释后的含义**小于字面的含义**。

扩张解释（举例）：

1.将组织卖淫罪中的“卖淫”解释为：

包含男性向不特定女性提供性服务。

2.将“携带凶器抢夺，以抢劫罪论处”中的“凶器”解释为：

用法上的凶器（例如棍棒、砖块、菜刀）

3.将抢劫金融机构中的“金融机构”解释为：

包括运钞车和自动取款机

缩小解释（举例）：

1.将为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报罪中的“情报”解释为：

关系国家安全和利益、尚未公开or依照有关规定不应公开的事项

2.盗伐林木罪中的“林木”解释为：

不包括他人前后屋、自留地种植的零星树木。

案例：

高中生高宇1999年出生，他相貌英俊、体格健美，2015年夏天的一个中午，高宇被一个名叫苏丽的女教师带进空无一人的办公室。苏丽将门反锁上，让他坐到沙发上，然后将身体靠向他，并说如果按她说的做，她可以保送他到省重点大学…….。后来苏丽越发肆无忌惮，几乎每隔两三天就要叫高宇去她的房间。

正处在青春期、对异性充满了好奇心的高宇无力摆脱这个年龄比他大一倍的女人的“性控制”，长期处于身心扭曲状态的他在课堂上越来越无法集中注意力，学习成绩急速下滑。

思考：这位苏丽女教师的行为能否定强奸罪？

- 命题判断：

1. 一个确定的解释结论，既可以用扩大解释又可以用缩小解释。

〔 × 〕

2.扩大解释被允许，所以按照扩大解释的方法得出的结论一定是符合罪刑法定原则的

〔 × 〕

1.关于刑法解释的说法，下列哪些选项是正确的？（　）

A.将盗窃罪对象的“公私财物”解释为“他人的财物”，属于缩小解释

B.将为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报罪中的"情报"解释为"关系国家安全和利益、尚未公开或者依照有关规定不应公开的事项"，属于缩小解释

C.将故意杀人罪中的“人”解释为“精神正常的人”，属于平义解释

D.将信用卡诈骗罪中的“信用卡”解释为“具有消费支付、信用贷款、转账结算、存取现金等全部功能或者部分功能的电子支付卡”，属于扩大解释