

刑法总论讲授大纲第一部分 PDF转换可能丢失图片或格式，  
建议阅读原文

[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/76/2021\\_2022\\_\\_E5\\_88\\_91\\_E6\\_B3\\_95\\_E6\\_80\\_BB\\_E8\\_c45\\_76388.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/76/2021_2022__E5_88_91_E6_B3_95_E6_80_BB_E8_c45_76388.htm)

第一讲 刑法的概念与特征

(一) 案例 被告人王某于1998年3月7日手持一张信用卡到自动取款机上取款，卡上存在500元人民币，王某欲取300元。

在取款时由于操作失误多加了一个零，取300元变成取3000元。没想到，自动取款机并未因操作失误而拒付，而是果然吐出3000元，使王某大为意外。

王某出于好奇，又操作一遍，结果自动取款机又吐出3000元。此时，王某已经知道自动取款机出现故障，但出于贪心，王某又先后从自动取款机取出人民币2万元，占为己有。

案发后，王某认为又不是我到银行去偷钱，是自动取款机把钱主动送给我，王某的辩护律师也认为这是一个不当得利的问题，属于民法调整的行为，不构成刑法中的犯罪。

那么，本案到底是民法中的不当得利还是刑法中的犯罪呢？

(二) 刑法的概念和特征 1.刑法的概念 刑法是规定犯罪和刑罚及其罪刑关系的法律。具体地说，刑法是以国家名义规定什么行为是犯罪，并给犯罪人以何种刑罚处罚的法律。

2.刑法的特征 刑法作为一个部门法，具有以下特征：(1) 公法的特征 法律有公法与私法之分，公法是涉及公共利益，尤其是国家利益的法律；私法是涉及私人利益的法律。

在公法关系中，国家和个人处于法律上的从属地位，而在私法关系中，公民之间或者法人之间以及公民和法人之间处于法律上的平等地位。

刑法作为一种公法，个人处于受国家权力支配的地位，只要主体的行为触犯刑律构成犯罪，就应当受到司法机关的刑事追究。

(2) 刑事法的特征

刑事法是与民法、行政法相对应的概念，凡与犯罪有关的一切法律，均可称为刑事法。因此，刑事法包括刑法、刑事诉讼法、监狱法等。

（3）强行法的特征 强行法是与任意法相对应的概念，任意法具有意思自治的性质，法律允许法律关系参加者自己确定相互之间的权利义务的具体内容。而强行法则是必须强制执行的法律。在刑法中，某一行为一旦构成犯罪，除少数告诉才处理的犯罪以外，一律应当追究刑事责任，不允许私了，因而具有强行法的特征。

（三）刑法的分类 刑法可以分为：1.刑法典 2.单行刑法 3.附属刑法

（四）我国刑法的制定过程 我国1949年至1979年30年间没有刑法，只是在建国初期有三个单行刑法：《惩治反革命条例》、《惩治贪污条例》和《惩治妨害国家货币条例》。1979年7月1日颁布第一部刑法，1980年1月1日开始实施。1980年至1997年，先后颁布了24个单行刑法，对刑法进行修改补充。1997年3月14日对刑法进行修订，颁布了1997年刑法，也就是现行刑法。现行刑法共计452条，规定了314个罪名。1998年起，全国人大常委会又颁布了1个单行刑法和5个刑法修正案，此外还颁布了8个立法解释。

（五）案例的分析意见 王某第一次获得3000元人民币，是操作失误所致，具有不当得利性质，但后来他明知自动取款机发生故障，还多次取款，这是利用自动取款机的故障进行盗窃的行为，数额较大，其行为已经构成盗窃罪。由此可见，王某的行为已经触犯刑律，应当追究刑事责任。

100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)