

新增罪名一：叛逃罪（第 109 条）

（一）构成要件

客体：中华人民共和国的国家安全

客观方面：在履行公务期间，擅离岗位，叛逃境外或者在境外叛逃

主体：国家机关工作人员、掌握国家秘密的国家工作人员

主观方面：故意

（二）本罪的认定

1.境外的含义

本罪中的“境外”指中国的国家主权所不能及的区域，如外国驻中国的使领馆。

例如：王某某作为掌握国家秘密的国家机关工作人员，在履行公务期间，擅离岗位，叛逃外国驻华领馆，情节严重，成立叛逃罪。

2.行为方式

(1)擅离岗位，叛逃境外，是指行为人在境内履行公务期间，擅自离开工作岗位，叛逃逃往境外；

(2)擅离岗位，在境外叛逃，是指行为人在境外履行公职或者执行某项具体任务时，擅自离开工作岗位叛逃逃走。

例如：在中国驻外机构工作的人员，擅离岗位，投奔外国势力；中国访问外国代表团成员，擅离代表团，投奔外国等。

3.既遂标准

本罪是行为犯，完成叛逃行为，构成既遂，不再要求行为人另外实施危害中国国家安全行为，如另外实施其它危害国家安全行为（如为境外非法提供国家秘密），应当与本罪，数罪并罚。

【提示】《刑法修正案(八)》将本罪中原来规定的叛逃后“危害中华人民共和国国家安全的”限定条件删除。

新增罪名二：生产、销售有毒、有害食品罪（第 144 条）

（一）构成要件

客体：复杂客体，国家对食品卫生的管理制度和不确定多数人的身体健康、生命安全。

客观方面：违反国家食品卫生管理法规，在生产、销售的食品中掺入有毒、有害的非食品原料的，或者销售明知掺有有毒、有害的非食品原料的食品的行为。

主体：一般主体，自然人、单位

主观方面：故意。

（二）本罪的认定

1.行为方式：三种

(1)在生产的食品中掺入有毒、有害的非食品原料;

例 1：农民甲大量使用禁用农药种植大豆。甲的行为属于“在生产食品中掺入有毒、有害的非食品原料”，构成生产有毒、有害食品罪。

(2)在销售的食品中掺入有毒、有害的非食品原料;

例 2：开超市的乙将工业用猪肉掺入食用肉后出售，成立销售有毒、有害食品罪。

(3)销售明知掺有有毒、有害的非食品原料的食品的行为。

即行为人本人并未实施在食品中掺入有毒、有害的非食品原料的行为，但明知是掺有有毒、有害的非食品原料的食品仍然予以销售。

例 3：甲明知贮存的苹果上使用了禁用农药，仍将苹果批发给零售商。应以销售有毒、有害食品罪定罪处罚。

【提示】本罪中的“食品”包括用饲料养殖供人食用的动物、种植的植物。因此，使用违禁的农药、兽药等物质种植、养殖用于食用的动物、植物，可构成本罪。

2.既遂标准

本罪是行为犯，只要实施了在生产、销售的食品中掺入有毒、有害的非食品原料或者销售明知掺有有毒、有害的非食品原料的食品的行为，就构成既遂。

【提示】如果进而对人体健康造成严重危害结果，则构成本罪的结果加重犯，以升格法定刑处罚。

新增罪名三：组织出卖人体器官罪（第 234 条之一）

（一）构成要件

客体：复杂客体，他人身体健康、生理机能的健全、国家的医疗管理秩序。

客观方面：违反国家有关规定，组织他人出卖人体器官的行为

主体：一般主体，自然人

主观方面：故意

（二）本罪的认定

1.行为方式：组织他人出卖人体器官的行为。

(1)人体“器官”是指人体不可再生的组成部分，血液、头发不是器官，必须是活体器官，不包括尸体器官。

(2)组织行为是指经营人体器官买卖活动，以招募、引诱等手段使他人出卖器官，组织买卖人体器官的中介行为。

【提示】组织器官买卖的中介行为是犯罪，单纯出卖自己器官，单纯购买他人器官的行为，不构成本罪

2.被组织对象须为年满 18 周岁的人，而且本人同意摘取其器官。

摘取不满 18 周岁人的器官，未经同意摘取器官，或者强迫、欺骗他人捐献器官的，以故意伤害罪、故意杀人罪论处。

新增罪名四：虐待被监护人、看护人罪（第 260 条之一）

（一）构成要件

客体：被监护、看护人的人身权利

客观方面：采用各种手段对被监护、看护的未成年人、老年人、患病的人、残疾人等实行虐待，情节恶劣

主体：特殊主体，对上述人员负有监护、看护职责的自然人和单位。

主观方面：故意

（二）本罪的认定

本罪与虐待罪是交叉的法条竞合关系。

新增罪名五：破坏生产经营罪（第 276 条）

客体：复杂客体，公私财物的所有权和国家、集体或者个人生产经营的正常秩序。

客观方面：破坏机器设备、残害耕畜或者以其他方法破坏生产经营的行为。

【提示】犯罪对象是与生产经营有直接联系的财物，一般是正在使用中的各种设备、用具及耕畜。

主体：一般主体，自然人

主观方面：故意，并具备报复泄愤或者其他个人目的

新增罪名六：开设赌场罪（第 303 条第 2 款）

（一）构成要件

客体：社会管理秩序和社会风尚

客观方面：为赌博提供场所、设定赌博方式、提供赌具、筹码、资金等组织赌博的行为

主体：一般主体，自然人

主观方面：故意，并具备营利目的

（二）本罪的认定

1. 赌场的范围

(1) 开设的赌场可以是临时性的赌场、也可以是长期性的赌场；

(2) 开设的赌场可以是实体赌场（如设置赌博机方式开设赌场）、也可以是网络赌场。

司法解释规定：以营利为目的，在计算机网络上建立赌博网站接收投注，或者为赌博网站担任代理，接受投注的，以开设赌场罪论处。

2. 开设棋牌室的定性

提供棋牌室等娱乐场所并只收取固定的场所和服务费用的经营行为，不属于开设赌场的行为。

新增罪名七：妨害作证罪（第 307 条第 1 款）

（一）构成要件

客体：国家司法机关的正常诉讼活动。

客观方面：以暴力、威胁、贿买等方法阻止证人作证或者指使他人作伪证。

主体：一般主体，自然人，如果司法工作人员犯本罪，从重处罚（不真正身份犯）。

主观方面：故意

（二）本罪的认定

1.本罪的时空场合：

本罪的发生不限于刑事诉讼中，在民事诉讼、行政诉讼中也可。

2.本罪实为部分伪证罪教唆犯的正犯化。

本来“指使”就是“教唆”，以暴力、威胁、贿买的方法指使他人作伪证的行为，本属于伪证罪的教唆犯，现在规定为妨害作证罪，就不再以刑法总则第 29 条教唆犯的规定论处，以本罪论处。

3.本罪与辩护人、诉讼代理人妨害作证罪的关系

在刑事诉讼中，辩护人、诉讼代理人威胁、引诱证人违背事实改变证言或者作伪证的，成立刑法 306 条的辩护人、诉讼代理人妨害作证罪，不以本罪论处。

新增罪名八：组织他人偷越国（边）境罪（第 318 条）

（一）构成要件

客体：国家对国(边)境的管理秩序。

客观方面：行为人实施了非法组织他人出入国(边)境的的行为

主体：一般主体，自然人，如果司法工作人员犯本罪，从重处罚（不真正身份犯）。

主观方面：故意

（二）本罪的认定

1.行为方式：违反国家有关出入境管理法规，组织他人偷越国(边)境的行为。

(1)组织行为指领导、策划、指挥他人偷越国(边)境，或者在首要分子指挥下拉拢、引诱、介绍他人偷越国(边)境。

(2)组织者可以不参加偷越，也可以和他人共同偷越。

(3)既可以是组织境内人员偷渡至境外，也可以是组织境外人员偷渡至境内。

2.既遂标准：

被组织者已实际非法出境或者入境是本罪的既遂标志。

3.罪数问题

(1)在本罪中，以暴力、威胁方法抗拒检查的，不再定妨害公务罪，以本罪论，属于法定刑升格条件。

(2)在本罪中，剥夺或限制被组织人人身自由的，不再定非法拘禁罪，以本罪论，属于法定刑升格条件。

(3)在本罪中，过失造成被组织人重伤、死亡的，成立本罪的结果加重犯

(4)对被组织人有杀害、伤害、强奸、拐卖，或对检查人员有杀害、伤害的，数罪并罚。