

## 2 刑法的解释

<https://www.bilibili.com/video/BV1dE411r7NE?p=2>

形式优先？实质优先？折中说，主流观点认为解释法律的时候在形式的基础上追求实质。

解释分类：

1. 有权解释，有法律效力，立法解释（立法机关）和司法解释（仅最高人民法院和最高人民检察院可以）立法解释不能创造规则；司法也不能类推来创造规则。
2. 无权解释，无法律效力，学理解释，可以类推，仅供参考。

解释效果：

1. 文理解释：从语言的文字符号中所作出的一种解释。
2. 论理解释：当文理解释不一定合理的时候，采取限制化的解释。

解释方法：

1. 体系性解释：将刑法条文放置于整个刑法典中进行综合性解释，具有相对性；
2. 当然解释：条文没有明确规定，包含于法条意识之中，可以推导出来的；
3. 同类解释：兜底条款，要和之前列举的有等价性；
4. 目的性解释：要符合刑法的目的，法律作为入罪基础，伦理作为出罪依据。

刑法的适用范围：

空间效力：什么地方对什么人有效，考得少。

四个原则：属地为主，兼采属人和保护，有保留地采取普遍管辖

境内属地：遍在地：行为/结果在属地；旗国主义：登记地在中国的航空器、载具等等。

属人：中国人，和别国发生冲突，相对重罪管辖（法定三年以下可以不追究，军人和国家工作人员必然追究）

保护：外国人在外国犯罪，双重犯罪管辖；绝对重罪管辖

普遍：国际犯罪，参加的国际条约所规定的国际犯罪：劫持民用航空器

时间效力：从旧兼从轻原则，新法更有利则可溯及过往

既判力、溯及力：已经发生法律效力的判决 不受 从旧兼从轻 的影响；

针对生效判决的重审案件适用判决时/行为时的旧法；

生效判决：既判力 高于 溯及力。

司法解释的效力原则上从刑法生效时同步产生，有溯及力。

不同次司法解释之间适用 从旧兼从轻 原则。

---