

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：13620081150660

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论我国传销犯罪的刑法规制

Study on Regulations of Pyramid Schemes by Criminal Law

陈 福 华

指导教师姓名：陈 立 教授

专业名称：刑 法 学

论文提交日期：2011 年 4 月

论文答辩时间：2011 年 月

学位授予日期：2011 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2011 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（）课题（组）的研究成果，获得（）课题（组）经费或实验室的资助，在（）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

《刑法修正案（七）》将组织、领导传销活动罪正式入罪，这使得厘清传销及相关概念变得极为重要；《刑法修正案（七）》制定至今，仍未对“情节加重”如何适用进行明确；由于《刑法修正案（七）》规制传销的范围小于行政法规规制的传销范围，这又涉及传销违规行为与传销犯罪行为的界限及惩罚机制的协调；传销犯罪作为法定犯，是否应适用刑法总则关于共同犯罪的理论？在《刑法修正案（七）》出台前，司法解释规定了传销犯罪与其他犯罪竞合时如何适用，但该解释对此规定存在许多问题，而在《刑法修正案（七）》却回避了此问题，故有必要对传销犯罪的罪数形态进行分析；还有诸如单位适用本罪时罪状与量刑如何适用等问题尚待研究。

除引言外，本文共包括五个部分。

第一章：立足于我国现行法律法规及传销模式本身界定，对传销及相关法律概念进行分析，并区分为我国与国际营销实践、金字塔销售与多层次直销，同时为更好把握传销犯罪本质，本文接着分析传销犯罪的特征，传销与直销的异同点，这为之后传销犯罪的研析提供明确、严谨的概念。

第二章：首先将行政法规制的传销行为与刑法规制的传销犯罪行为作实然立法界分和应然立法的研析；其次，厘清直销违规行为与刑法调整的界限。这主要为了明确传销违规行为的刑法调整界限。

第三章：论述组织、领导传销活动罪，由于刑事立法简约、相对明确性等特点，故有必要对《刑法修正案（七）》关于本罪的立法在组织、领导传销活动行为、本罪主体、主观要件等进行细化研析，这里首先分析组织、领导传销活动罪的构成要件，接着分析本罪的罪数形态、共犯形态等。

第四章：论述以非法经营罪规制的传销犯罪。本文认为应对团队计酬式传销进行刑法规制，但同时 2001 年 4 月 18 日《最高人民法院关于情节严重的传销或者变相传销行为如何定性问题的批复》（以下简称《批复》）并不适用团队计酬式传销，对此该部分先对非法经营罪与组织、领导传销

活动罪进行区别，再分析团队计酬式传销犯罪应作为非法经营罪规制的对象，最后分析以何种立法形式进行规定。

第五章：对我国传销犯罪立法进行评析和完善。首先分析我国传销犯罪行为刑法规制的进步性，我国在《刑法修正案（七）》中规定组织、领导传销活动罪这种立法形式、刑罚量的设置、刑法处罚范围明确等方面有其进步一面；接着分析我国现行对传销犯罪行为刑法规制存在的问题，本文对传销犯罪刑事立法存在的问题进行罗列；最后对我国传销犯罪刑法规制完善着重从处罚设置、加重情节认定、规制主体等方面提出相应建议。

关键词：传销； 传销违规； 传销犯罪

ABSTRACT

The Crime of Pyramid Schemes issued in Criminal Law Amendment 7 as a separate Crime, which makes that clarifying Pyramid selling and related Concept very important. Since Criminal Law Amendment 7 be formulated, the related Organizations haven't given a clear Interpretation on how to apply. As the Range of Regulation on Pyramid selling is smaller than that of Administrative regulations, it also involves the Boundaries of the Crime of Pyramid schemes and Administrative violations of Pyramid schemes and Coordination of punishing mechanism. There is still question of whether on earth the crime of Pyramid selling, as a Statutory offense, should refer to the theory of Joint crime in general criminal law? Before the Introduction of Criminal Law Amendment 7, Judicial interpretation has formulated how to apply the law when there is a Coincidence between the Crime of Pyramid selling and other Crimes. However, the Interpretation of this Provisions exist many Problems, and Criminal Law Amendment 7 avoids the Problems. Therefore it is necessary to analyze the situation of Quantity of Crime on the Crime of Pyramid selling, in addition, how to apply the Counts and Sentencing in the condition of unit-commit crime demands further Study and so on.

Besides the Introduction, the Paper includes five Parts:

Chapter 1 : Based on the current Laws and Regulations and the defination of the selling Mode of Pyramid selling, it analyzes the Pyramid selling and the concepts of relevant Laws, Differentiates the Concept of Pyramid schemes marketing practice between domestic and foreign, Pyramid selling and Multi-level marketing. At the same time, in order to grasp the essence of Pyramid schemes, I will then analyze the Characteristics of Pyramid schemes, Similarities and Differences between Pyramid schemes and direct Sales, which will Provide clear, precise Concepts for the Analysis of Pyramid scheme.

Chapter 2 : First, the article will classify factually between the Administrative

Regulations and Criminal Laws of Pyramid Schemes. Second, it will find out the Boundaries between the Violation of direct Selling and Criminal Law, that will Define the Boundaries between the Violation of Pyramid Schemes and Criminal Law.

Chapter 3 : Discuss on Organization and Leadership of Pyramid selling Activities, As criminal Legislation is characteristic with simplicity, relative clarity, it is necessary to Analyze the activities of Organization and Leadership of Pyramid selling, the Subject, Subjective and so on more deeply. First, The article will discuss about the Elements of Organization and Leadership of Pyramid selling, then the situation of the Quantity of the Crime, Complicity form and so on.

Chapter 4 : Discuss on the Crime of Multi-level marketing activities which is formulated as the Crime of Illegal management. This Paper argues that we should legislate criminally on Managing illegal Pyramid schemes. But on April 18,2001, the written reply that Supreme People's Court gave is that how to determine the serious acts of Pyramid selling or Pyramid schemes disguised (the following being called Reply) does not apply it to Managing Illegal pyramid schemes. The article will Distinguish Managing illegal pyramid schemes from Organization and Leadership of Pyramid selling Activities firstly. Secondly, Analyze why Managing illegal pyramid schemes should be formulated as the Crime of Illegal Management, Finally, Analyze which legislative Form will be adopt.

Chapter 5 : The Article try to make an comment of Legislation on the Crime of Pyramid schemes and give some advice to improve. First, the article will analyze the Congressive about the System of criminal Law of Pyramid schemes, that is the Form of Legislation, the Amount of Penalty, clear Range of criminal Penalties and so on in Criminal Law Amendment 7. The current System of criminal Law of Pyramid schemes has many Problems, in this Paper, The author will set out the Problems of the legislations on the system of criminal law of pyramid schemes. Finally, I will give Recommendations accordingly on the System of criminal Law of Pyramid schemes that focusing on Punishment, aggravating circumstances identified, the Subjective of Regulation.

|

Key Words: Pyramid Schemes; Illegal Pyramid Schemes; The Crime of Pyramid Schemes

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

引 言.....	1
第一章 传销犯罪的概述	2
第一节 传销及相关法律概念	2
一、传销的起源及运作原理.....	2
二、传销的概念.....	2
三、传销犯罪的特征.....	4
第二节 直销与传销	6
一、直销的概念.....	6
二、直销与传销的联系与区别.....	7
第二章 传销行为的法律规制与犯罪化分析.....	8
第一节 行政法规制的传销行为与刑法规制的传销犯罪行为	8
一、实然立法.....	8
二、应然立法.....	9
第二节 直销违规行为的立法规制	11
一、直销违规行为的行政法规制.....	11
二、直销违规行为的刑事法规制.....	12
第三章 组织、领导传销活动罪研析.....	13
第一节 组织、领导传销活动罪的构成要件	13
一、组织、领导传销活动罪的客观要件.....	14
二、组织、领导传销活动罪的主观要件.....	17
三、组织、领导传销活动罪的客体.....	19
四、组织、领导传销活动罪的主体.....	20
第二节 组织、领导传销活动罪的罪数形态分析	23

一、组织、领导传销活动罪与诈骗犯罪.....	23
二、组织、领导传销活动罪与销售伪劣产品罪、非法拘禁罪、故意伤害罪等.....	25
第三节 组织、领导传销活动罪共犯形态分析	25
一、主从犯.....	26
二、组织犯.....	27
第四章 以非法经营罪规制的传销犯罪研析	30
第一节 非法经营罪与组织、领导传销活动罪的区别	30
一、犯罪构成要件.....	30
二、刑罚规定.....	30
第二节 团队计酬式传销犯罪行为应作为非法经营罪规制的对象	31
一、值得刑罚处罚的行为.....	31
二、团队计酬式传销刑法规制规则.....	33
三、团队计酬式传销犯罪量刑轻刑化.....	36
第五章 我国传销犯罪立法评析与完善	37
第一节 我国对传销犯罪行为的规制的进步与缺陷	37
一、我国传销犯罪行为刑法规制的进步性.....	37
二、我国传销犯罪行为刑法规制存在的主要问题.....	37
第二节 我国传销犯罪立法完善	38
一、处罚设置.....	38
二、明确组织、领导传销活动罪情节加重犯的认定.....	39
三、扩大传销犯罪的主体.....	42
结 语.....	45
参 考 文 献	47

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Overview of The Crime of Pyramid Schemes	2
Subchapter 1 Pyramid Schemes and relevant concepts	2
Section 1 The origin and operation of pyramid schemes.....	2
Section 2 The concept of pyramid schemes.....	2
Section 3 The characteristics of the crime of pyramid schemes.....	4
Subchapter 2 Direct Sales and Pyramid Schemes	6
Section 1 The concept of direct sales.....	6
Section 2 The relations and differences of direct sales and pyramid schemes ...	7
Chapter 2 The legal regulation and criminal analysis of pyramid schemes	8
Subchapter 1 Administrative regulations and criminal laws of pyramid schemes	8
Section 1 Realistic legislations	8
Section 2 Legislations ought to be	9
Subchapter 2 The legislative regulations of the violation of direct sales	11
Section 1 The administrative regulations of the violation of direct sales.....	11
Section 2 The criminal laws of the violation of direct sales.....	12
Chapter 3 The analysis of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes	13
Subchapter 1 Elements of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes	13

Section 1	Objective elements of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes.....	14
Section 2	Subjective elements of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes.....	17
Section 3	Object of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes.....	19
Section 4	Subject of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes.....	20
Subchapter 2	The Analyses of crime quantity on Organization and leadership of the Crime of Pyramid schemes	23
Section 1	Organization and leadership of the crime of pyramid schemes and Fraudulent crime	23
Section 2	Organization and leadership of the crime of pyramid schemes and The crime of selling fake and poor products	25
Subchapter 3	The Analyses on joint crime of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes.....	25
Section 1	The principal and the accessory.....	26
Section 2	Organizing offender.....	27
Chapter 4	The regulation of The Crime of Illegal Business Operations in Pyramid schemes	30
Subchapter 1	The differences between Illegal Business Operation and Organization and leadership of the crime of pyramid schemes.	30
Section 1	Constitutive Elements of Crime.....	30
Section 2	Provisions for criminal punishments	30
Subchapter 2	The Regulation of the crime of Illegal Business Operations in Multi-level marketing activities	31
Section 1	Being punished by the penalty.....	31
Section 2	Criminal regulation of Multi-level marketing activities.....	33

Section 3	Multi-level marketing activities being light punishment	36
Chapter 5	The Evaluation and Improvement on the regulation of Pyramid schemes.....	37
Subchapter 1	The legislative progresses and defects in the regulation of Pyramid schemes	37
Section 1	The legislative progresses of Pyramid schemes.....	37
Section 2	The legislative defects of Pyramid schemes	37
Subchapter 2	The improment on the regulation of Pyramid schemes.....	38
Section 1	Improve the Provisions for criminal punishments of Organization and leadership of the crime of Pyramid schemes.....	38
Section 2	Determinate the offense aggravated by circumstances of Organization and leadership of the crime of Pyramid schemes definite	39
Section 3	Extent the subjective of Organization and leadership of the crime of pyramid schemes.....	42
Conclusion	45
Bibliography	47

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

自从上世纪九十年代传销进入中国，由于我国市场经济制度尚不完备，市场发育程度低，加之这种销售模式本身存在获得巨大利益的可能性，个人极易受到诱惑加入传销组织，然而在传销发展过程中，其带来诸多社会问题，给我国市场经济、人民群众财产造成严重损害。自 1994 年 8 月国家工商总局发出《关于制止多层次传销活动违法行为的通告》时，到 2001 年 4 月 18 日最高人民法院在给广东省高级人民法院《最高人民法院关于情节严重的传销或者变相传销行为如何定性问题的批复》，再到 2009 年 2 月 28 日第十一届全国人民代表大会常务委员会第七次会议通过的《中华人民共和国刑法修正案（七）》新增的“组织、领导传销活动罪”。这种对传销行为的法律规制动态性不但反映传销对我国经济社会产生的社会危害性，而且说明我国学者、立法者对于传销行为认识不断深入，更说明我国立法对其规制不断完善。

我国对传销的立法规制区别于其他国家通过专门的法律来规制传销行为。为使司法实践中能正确、统一认定传销犯罪行为并对其进行有效规制。本文通过对传销及相关概念分析、组织、领导传销活动罪构成要件、传销犯罪的罪数形态、共犯形态等基础理论知识展开探讨，同时对组织、领导传销活动罪的立法不足进行探讨，希望能为完善传销犯罪的刑法规制、司法部门的统一、操作性规范指导提供有益帮助。

传销犯罪问题研究需要建立在刑法学理论和立法的基础上结合犯罪学、营销学等其他学科进行深入分析。对此，本文运用比较研究法、逻辑思辨法、经验总结法等论证分析方法。首先从传销及相关概念入手；接着分析传销违规行为与传销犯罪行为的调整界限；进而对组织、领导传销活动罪规制的传销犯罪及以非法经营罪规制的传销犯罪进行探究；最后，针对现今我国传销犯罪刑事立法进行评析和完善。

第一章 传销犯罪的概述

第一节 传销及相关法律概念

一、传销的起源及运作原理

上世纪 20 年代，美国经济处于大萧条时期，产品积压严重，为了迅速回收资本，急需变革原有产品流通模式。传销这种销售方式基于倍增学原理以其无限产品销量契合当时的市场发展需要。此种行销方式由美国纽崔莱公司创办人李·麦亨杰和威廉·卡森博瑞创制而成，核心就是每位传销商将产品销售出去的同时，又将消费者发展为传销商，以此建立销售网来销售产品。

传销运作的原理在于行为人具有双重身份，既是传销商又是消费者，手段是通过几何增长的方式来扩大市场占有率。由于传销以“熟人”为媒介，加之高额回报和不劳而获的投机侥幸心理使加入传销行列人员不断增多，并通过人员介绍一层一层建构起来。这也从另一个层面反映传销人员的收入是以广大底层从业人员以及消费者的利益作为其来源。

二、传销的概念

（一）国际营销实践中的传销概念

传销是国际营销的一种形式，又可称为多层次人员网络销售，它依托市场倍增学的基本原理，通过独立分销商及其所形成的有秩序的组织系统所开展的一种无店铺销售行为。目前世界上多数国家禁止金字塔销售（有些国家和地区界定为老鼠会），但允许多层次销售。这两种传销类型又被称之为诈财型传销和原始型传销。^①

^① 张明楷. 传销犯罪的基本问题[J]. 政治与法律, 2009, (9): 28. 具体含义: 原始型传销指组织、领导他人实施传销活动, 提供商品或者服务, 不具备骗取财物的要素时; 诈财型传销指组织、领导他人实施传销活动, 骗取财物。

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库