

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：13020141150237

UDC \_\_\_\_\_

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

微博誹謗的刑法規制研究

The Study on the Criminal Law Regulation of Microblog 's

Defamation

陳 怡 寧

指導教師姓名：劉炯 助理教授

專業名稱：法 律 碩 士

論文提交日期：2017 年 3 月

論文答辯時間：2017 年 月

學位授予日期：2017 年 月

答辯委員會主席：\_\_\_\_\_

評 閱 人：\_\_\_\_\_

2017年 3 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 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

厦门大学博硕士学位论文摘要库

# 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

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 内容摘要

当今社会，是一个网络迅速发展的社会，人们在学习、生活、工作等各个方面享受着网络带来的便利，但同时也承受着网络社会给人们带来的冲击。越来越多的传统犯罪行为向网络社会延伸，对公民的权利造成了极大的侵害，产生了更加严重的社会危害。各式传统犯罪行为在网络社会中展现出不同的特点，在不同的网络平台上也呈现出不同的行为模式，因此，针对网络社会中的网络犯罪行为，应该进行更为具体的分析，以便进行更好的规制。本文就是基于这样的目的，对以微博为平台或媒介的诽谤行为进行重点分析。微博不同于博客、论坛等网络平台，它具有信息的碎片化、裂变式传播、易产生广场效应等特点，形成了独具特色的网络信息交流环境。在这种环境中，诽谤言论更容易滋生和蔓延，给被害人和社会造成极大的负面影响。发生在微博上的诽谤行为是传统诽谤行为在微博领域的延伸，因此，本文首先对传统诽谤罪的基本含义和构成要件进行分析，作为基础。其次，对微博的概念和发展历程进行简要说明，结合微博独特的信息传播模式和微博具有的特点，分析微博诽谤行为盛行的原因，对微博诽谤行为在构成要件上的独特之处进行重点说明。第三，将微博水军和微博账号的保护问题进行分析和说明，借此希望能够在微博诽谤行为的规制中更好地适应微博中出现的新情况和新特点。最后，在微博诽谤行为刑法规制方面提出了几点需要注意的问题。微博诽谤行为仅是网络诽谤行为中的一种现象，对微博诽谤行为的规制仍需严格按照《刑法》和相关司法解释的规定进行。法律的发展需要适应时代和社会的发展，在网络社会，刑法需要随时应对出现的新问题，坚持具体问题具体分析，才能更好地实现刑法保护法益的目的，维护社会的稳定。

——关键词：微博；诽谤罪；刑法规制

厦门大学博硕士学位论文摘要库



## ABSTRACT

In today's society, the Internet is developing rapidly. People in the study, life, work and other aspects are enjoying the convenience of the Internet, but also bearing the impact of the network society. More and more traditional crimes extended to the network society, causing the great damage to the rights of citizens, resulting in a more serious social harm. All kinds of traditional criminal behaviors shows different characteristics in the network society, in different network platforms also shows different behavior patterns. Therefore, for the cyber crimes in the network society, we should give them more specific analysis, in order to carry out better regulation. This paper is based on this purpose, giving a focus analysis to the defamation based on Microblog as a platform or a media. Microblog is different from the blog, BBS and any other network platform. It has information fragmentation, fissionable dissemination mode and easy to produce square effects as characteristics, producing a unique Internet environment of information communication. In this condition, defamatory statements are easier to breeding and spreading, giving the victims and the society a seriously negative impact. The slander act on Microblog is an extension of traditional defamation in the field of Microblog. Therefore, this paper first analyzes the meaning and constitutive elements of traditional defamation as the foundation. Secondly, briefly explains the concept and the development process of Microblog, expounds the reason of the prevailing wind of defamation on Microblog combined with Microblog's unique information dissemination mode and Microblog's characteristics. And emphasis on the constitutive requirement of Microblog's defamation. Thirdly, analysis and describes the problem of Microblog water army and the protection of the Microblog accounts, hoping to get a better adaption to the Microblog's new situation and new features on the regulation of Microblog's defamation. Finally, raises some questions on the criminal law regulation of Microblog's defamation which deserves to be attention. Microblog's defamation is only a phenomenon in the network of defamation, the regulation of Microblog's defamation still need to strictly in accordance with the provisions of the "Criminal Law" and the relevant judicial interpretations. The development of the law needs to adapt to the development of the times and society. In the network society, the criminal law needs to deal with the new problems

at any time, and stick to the concrete analysis of the specific problems in order to better realize the purpose of protecting the criminal law and maintain the social stability.

——Key Words: Microblog; Crime of defamation; Regulation of Criminal Law

厦门大学博硕士学位论文摘要库

# 目录

引言 .....	1
<b>第一章 诽谤罪的基本概述和规制现状 .....</b>	<b>2</b>
<b>第一节 传统诽谤罪的知识梳理 .....</b>	<b>2</b>
一、诽谤罪的历史演进与概念界定 .....	2
二、诽谤罪的基本构成要件 .....	3
<b>第二节 传统诽谤行为的规制现状 .....</b>	<b>5</b>
一、《宪法》 .....	5
二、民事法律方面 .....	5
三、刑事法律方面 .....	5
四、行政法律方面 .....	6
<b>第二章 微博诽谤行为的认定 .....</b>	<b>7</b>
<b>第一节 微博的基本概念和信息传播特点 .....</b>	<b>7</b>
一、微博的基本概念及功能介绍 .....	7
二、微博的信息传播特点 .....	8
<b>第二节 微博诽谤的典型案件简介 .....</b>	<b>10</b>
<b>第三节 微博诽谤行为产生的原因 .....</b>	<b>13</b>
<b>第四节 微博诽谤行为的特点 .....</b>	<b>15</b>
一、微博自身兼具犯罪工具与犯罪空间属性 .....	15
二、匿名性 .....	16
三、诽谤信息传播速度快 .....	16
四、易失控 .....	16
五、影响难以消除 .....	17
<b>第五节 微博诽谤犯罪的基本构成要件分析 .....</b>	<b>18</b>
一、微博诽谤犯罪的客体 .....	18
二、微博诽谤犯罪的客观方面 .....	18
三、微博诽谤犯罪的主体 .....	20
四、微博诽谤犯罪的主观方面 .....	21
<b>第三章 微博诽谤犯罪的适用新问题 .....</b>	<b>23</b>
<b>第一节 网络水军的认定问题 .....</b>	<b>23</b>
一、网络水军现象及其原因分析 .....	23
二、网络水军在诽谤行为中的认定 .....	24
<b>第二节 微博账号的刑法保护问题 .....</b>	<b>25</b>
一、盗取他人账号实施诽谤行为 .....	25
二、对微博账号进行的诽谤 .....	26
<b>第四章 微博诽谤行为的刑法规制建议 .....</b>	<b>29</b>

第一节 合理划定微博诽谤行为的惩罚边界 .....	29
第二节 妥善解决微博诽谤的司法认定难题 .....	31
一、“严重危害社会秩序和国家利益”与针对政府的“诽谤” .....	31
二、转发、浏览次数的相关规定 .....	32
第三节 有效应对微博诽谤案件的其他司法适用问题 .....	33
一、自诉问题 .....	33
二、公安机关协助取证问题 .....	34
三、精神损害赔偿问题 .....	34
结语 .....	35
参考文献 .....	36
致谢 .....	39

厦门大学博硕士论文摘要库

# CONTENTS

<b>Preface .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 The basic overview of defamation and the status quo of regulation .....</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 The knowledge of Traditional Defamation.....</b>	<b>2</b>
Section1 Historical evolution and conceptual definition of defamation.....	2
Section2 The constitutive requirements of defamation.....	3
<b>Subchapter 2 The status quo of the regulation of defamation .....</b>	<b>5</b>
Section 1 "Constitution" .....	5
Section 2 Civil legal aspects .....	5
Section 3 Criminal legal aspects .....	5
Section 4 Administrative legal aspects .....	6
<b>Chapter 2 The identification of Microblog's defamation .....</b>	<b>7</b>
<b>Subchapter 1 Microblog's basic concepts and information dissemination characteristics .....</b>	<b>7</b>
Section 1 The introduction of Microblog's basic concepts and functions.....	7
Section 2 The information dissemination characteristics of Microblog .....	8
<b>Subchapter 2 Classic cases of Microblog's defamation.....</b>	<b>10</b>
<b>Subchapter 3 The cause of Microblog's defamation .....</b>	<b>13</b>
<b>Subchapter 4 Characteristics of Microblog's defamation .....</b>	<b>15</b>
Section 1 Microblog is both the crime tool and crime space .....	15
Section 2 Anonymity.....	16
Section 3 The fast spread of slander informations .....	16
Section 4 Easy to get out of control .....	16
Section 5 The difficulty to eliminate the impact .....	17
<b>Subchapter 5 The Analysis of the Basic Constitutive Requirements of Microblog's defamation .....</b>	<b>18</b>
Section 1 The object of Microblog's defamation.....	18
Section 2 The objective aspect of Microblog's defamation.....	18
Section 3 The subject of Microblog's defamation .....	20
Section 4 The subjective aspect of Microblog's defamation .....	21
<b>Chapter 3 The new problems of Microblog's defamation's application.....</b>	<b>23</b>
<b>Subchapter 1 The judicature determination of the network water army.....</b>	<b>23</b>
Section 1 The Phenomenon and Reasons of the network water army .....	23
Section 2 The judicature determination of the network water army in Defamation.....	24
<b>Subchapter 2 The criminal protection of Microblog accounts.....</b>	<b>25</b>
Section 1 Steal others account to carry out defamation .....	25

Section 2 The Defamation of the stolen microblog accounts .....	26
---	----

## **Chapter 4 Suggestions on Criminal Law Regulation of Microblog's**

<b>Defamation .....</b>	<b>29</b>
<b>Subchapter 1 Reasonable delineation of Microblog's Defamation of the penalty boundary.....</b>	<b>29</b>
<b>Subchapter 2 Properly solve the judicature determination problem of Microblog's Defamation .....</b>	<b>31</b>
Section 1 "Serious harm to social order and national interests" and defamation to the government.....	31
Section 2 The relevant provisions of the number of repost and page view .....	32
<b>Subchapter 3 Effective response to the other problems of Microblog's defamation's judicature determination .....</b>	<b>33</b>
Section 1 Private prosecution.....	33
Section 2 The help to evidence collection given by the police .....	34
Section 3 Moral damage.....	34
<b>Conclusion .....</b>	<b>35</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>36</b>
<b>Acknowledgement.....</b>	<b>39</b>

## 引言

自互联网出现以来，越来越多的人参与到互联网的世界当中，随着科技的发展，人们利用网络可以完成越来越多过往只能在现实社会中完成的事情，工作、学习、生活的诸多方面都可以通过网络完成，给人们带来了极大的便利。互联网从上个世纪 90 年代开始在全球范围内广泛使用，2004 年，互联网 2.0 时代的概念提出，相比于互联网 1.0 时代时，网络的作用更多是“联”，即将不同的用户和用户联系起来，网站服务商生产内容，用户被动地接受，用户之间无法进行交流沟通。互联网 2.0 时代的关键词是“互”，即互动。这一时期的互联网发展重视的是用户的交互作用，每一个用户都是网络世界的参与者，人们相互交流沟通，既是信息的接受者，也是信息的制造、传递者，人们在网络中的一举一动，都创造着互联网发展的新局面。有人形象地比喻称：如果说互联网 1.0 时代的用户是孤独的阅读者，那么 2.0 时代的用户则是畅快的交流者。特别是随着移动网络的发展，人们通过手机等移动设备可以更加简单、便捷地联入互联网，进行网络交流。

互联网是一把双刃剑，在互联网给人们带来极大便利的同时，各种类型的犯罪也渗透到网络当中，人们在网络社会中进行交流的时候，难免会发现一些具有攻击性的言论，而这些言论如果侵犯了公民的名誉权，造成了严重的后果，则有可能构成犯罪，也就是诽谤罪。网络因其沟通交流的便捷性、隐秘性、传递信息的快速性，越来越多地成为诽谤行为的发生地，社会上也涌现出许多网络诽谤案件。备受关注的“秦火火”案件便是其中的典型，“秦火火”案是典型的利用微博言论进行诽谤、造谣，造成严重社会后果的案件。微博是网络发展至今独具特性的网络产品，与其他网络社交工具相比具有其独有的特性，随着微博用户的不断增加，笔者认为有必要就发生在微博上的诽谤行为进行一定的研究，以更好地规范人们在微博上的行为，更好地保护公民的言论自由。

# 第一章 诽谤罪的基本概述和规制现状

## 第一节 传统诽谤罪的知识梳理

### 一、诽谤罪的历史演进与概念界定

诽谤，即“以不实之辞毁人”。诽谤一词由来已久，清代朱骏声所著《说文通训定声》对于“诽谤”的解释为：“放言曰谤，微言曰诽，曰讪。”因诽谤行为受到法律制裁的现象在我国西周时期就已经出现，《国语·周语上》中记载：“厉王虐，国人谤王。召公告曰：‘民不堪命矣！’王怒，得卫巫，使监谤者，以告，则杀之。”<sup>①</sup>真正将诽谤行为规定为犯罪并受法律的制裁始于秦汉时期，西汉著名的司法官路温舒在《尚德缓刑书》中评价秦朝时期对诽谤言论的相关法律规定时所言：“秦之时，羞文学，好武勇，贱仁义之士，贵治狱之吏，正言者谓之诽谤，遏过者谓之妖言。”其后历朝历代对诽谤行为都有着严厉的打击，虽然在《唐律疏议》以后的封建法典中，难以找到“诽谤”这一词，但对诽谤行为的制裁一直存在，如《唐律疏议》中虽然无“诽谤罪”这一罪名，但其有“指斥乘舆罪”、“诬告府主、刺史、县令罪”，皆以诽谤罪为基本内容。这些诽谤行为的共同特点就是他们言论的对象多是帝王将相，处罚诽谤罪的目的是为了维护官员、帝王的形象和统治的稳定。随着近代民主自由的思想广泛传播，诽谤罪所保护的法益才渐渐集中到每一个公民身上，1935年的《中华民国刑法》分则第三百一十条规定“意图散布于众，而指摘或传述足以受损他人名誉之事者，为诽谤罪。”<sup>②</sup>公民的名誉权应受到法律的保护。而政府、官员因公民有批评建议和对其进行监督的权利，针对公共事务的言论已经被排除诽谤法律规制的范畴之外。

诽谤又分为广义和狭义的诽谤，本质上来说，诽谤行为就是用虚假的事实损害名誉的行为。广义的诽谤以诽谤国家元首、政府机构及官员、国家及国家形象，诽谤宗教、种族，诋毁商业组织的名誉和商品声誉等为行为对象，例如我国《刑法》第一百零五条规定：以造谣、诽谤或者其他方式煽动颠覆国家政权、推翻社会主义制度的，构成煽动颠覆国家政权罪。《刑法》第二百二十一条规定：捏造并散布虚伪事实，损害他人的商业信誉、商品声誉，给他人造成重大损失或者有其他严重情节的，构成损害商业信誉、商品声誉罪。以及《刑法》第二百四十九条规定的煽动民族仇恨、民族歧视罪等。全国

<sup>①</sup>郑文明. 诽谤的法律规制:兼论媒体诽谤[M]. 北京:法律出版社, 2011. 17.

<sup>②</sup>周其华. 中国刑法罪名释考[M]. 北京:中国方正出版社, 2000. 399.



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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库