



“十一五”国家重点图书出版规划项目·中国法律适用文库

总主编 高铭暄 马克昌 陈光中

刑法罪名适用指南

——贪污贿赂罪

主 编 熊选国 任卫华
副主编 裴显鼎 叶晓颖

刑法专家的权威释义

刑法罪名认定及处罚实务问题、疑难问题释解
刑法修正案、立法解释、司法解释及其理解与适用
汇集400余个最高人民法院审定的典型疑难判例
精选100余个最高人民法院审核的标准裁判文书
办理刑事案件相关法律、行政法规及部门规章



中国人民公安大学出版社

“十一五”国家重点图书出版规划项目·中国法律适用文库

总主编 高铭暄 马克昌 陈光中

刑法罪名适用指南

—— 贪污贿赂罪

主 编 熊选国 任卫华

副主编 裴显鼎 叶晓颖

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

刑法罪名适用指南·贪污贿赂罪/熊选国, 任卫华主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2007. 12

(中国法律适用文库)

ISBN 978 - 7 - 81109 - 924 - 9

I. 刑… II. ①熊…②任… III. ①刑法—罪名—法律适用—中国②贪污贿赂罪—法律适用—中国 IV. D924. 305

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2007) 第 194658 号

“十一五”国家重点图书出版规划项目·中国法律适用文库

刑法罪名适用指南

——贪污贿赂罪

XINGFA ZUIMING SHIYONG ZHINAN

——TANWU HUILU ZUI

主 编 熊选国 任卫华

副主编 裴显鼎 叶晓颖

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省昌黎县第一印刷厂

版 次: 2007 年 12 月第 1 版

印 次: 2007 年 12 月第 1 次

印 张: 53. 25

开 本: 787 毫米×1092 毫米 1/16

字 数: 1066 千字

ISBN 978 - 7 - 81109 - 924 - 9 / D · 871

定 价: 132. 00 元

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E - mail: cpep@public. bta. net. cn

本书咨询电话: (010) 63485228 63453145

《刑法罪名适用指南》

编 委 会

主 编 熊选国 任卫华

副主编 裴显鼎 叶晓颖

撰稿人 (以姓氏笔画为序)

王季君 王新英 牛克乾

叶晓颖 刘红章 刘妙香

李祥民 周 刚 姚裕知

顾保华 徐 静 郭彦东

郭清国 韩晋萍

编辑说明

本丛书以社会主义法治理念为指导，以促进刑事执法活动的公正、高效、权威为目标，以公、检、法、司机关和广大法律工作者的实际需要为出发点，根据1997年12月11日最高人民法院《关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名的规定》和最高人民法院、最高人民检察院分别于2002年3月15日、2003年8月15日及2007年10月25日联合制定和公布的《关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名的补充规定》、《关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名的补充规定（二）》和《关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名的补充规定（三）》，按照刑法分则的章节顺序，分别编辑成册，全面系统地将现行刑事法律规定的个罪案件的立案标准、证据规则、定罪标准和量刑标准编排于六个栏目中，使侦、诉、辩、审各个环节所需要的法律知识、法律依据、工作要求清晰明了，使用便捷。

丛书中的六个栏目内容是：（一）刑法条文及释义：精确解释刑法分则条文规定的术语。（二）刑事司法规范及其理解与适用：主要收录有关刑法修正案、人大决定、立法解释、司法解释及规范性文件。由刑事司法规范起草人详细说明刑法修正案、人大决定、立法解释、司法解释以及其他刑事司法文件的出台背景、重点解决的问题和适用中应当注意的问题。（三）刑事判例：结合人民法院审理的真实案例及所作的生效裁判，具体诠释在司法实践中应当如何正确理解适用法律和司法解释。其中，“裁判理由”既不是重复裁判文书中的论理部

分，也不是进行学术性探讨，而是围绕各级法院在处理具体案件时对认定事实、证据、适用法律、司法解释定罪量刑等实体和程序问题所作出的正确裁判，进行再加工，理论联系实际地予以权威、明确、具体、深入的阐述，力求反映各级法院法官将普遍的法律规定适用于特殊案件时的深思熟虑和独到见解，对刑事司法实务有直接、具体的指导意义。（四）裁判文书：收录案件事实清楚，证据确实、充分，说理透彻，具有较高范例价值的裁判文书。（五）法律、法规和部门规章：按照刑法条文的先后顺序，对在办理刑事案件过程中需要适用或者参照适用的所有法律、法规以及重要的部门规章进行整理，供侦查、检察、审判人员和律师办理刑事案件时查阅、适用。（六）附录：为便于办理 1997 年 9 月 30 日以前发生的刑事案件，本书除收录了刑法全文之外，还收录了 1979 年刑法的相关条文、全国人民代表大会常务委员会已明令废止的有关决定和补充规定以及最高人民法院、最高人民检察院针对 1979 年刑法、全国人民代表大会常务委员会通过的有关决定和补充规定所作出的司法解释。

本丛书的写作大纲由最高人民法院的领导提出，由最高人民法院刑事审判第二庭的各位资深法官亲自执笔编写，并收集相关资料编辑成册，历时两年完成本丛书的编写工作。

本丛书是公、检、法、司机关的国家法律工作者、律师等社会法律工作者及法学教学研究人员的重要学习参考书和工作指南。

熊选国 任卫华

2007 年 11 月

目 录

【刑法条文及释义】

一、贪污罪	(3)
(一)“国家工作人员”的认定	(3)
(二)“受委托管理、经营国有财产的人员”的认定	(5)
(三)“利用职务上的便利”的认定	(6)
(四)“非法占有公共财物”的认定	(6)
(五)贪污罪的犯罪对象的认定	(6)
(六)贪污罪共犯的认定及处理	(7)
二、贪污罪的定罪处刑标准	(9)
(一)“个人贪污数额”的认定	(10)
(二)“多次贪污未经处理的”数额计算	(10)
三、挪用公款罪	(11)
(一)挪用公款罪主体的认定	(12)
(二)“利用职务上的便利”的认定	(12)
(三)“挪用公款归个人使用”的认定	(13)
(四)“挪用公款数额”的认定	(15)
(五)“公款”的认定	(15)
(六)“挪用公款数额巨大不退还的”认定及处理	(16)

(七) 挪用公款罪共犯的认定	(17)
(八) 挪用公款罪转化为贪污罪的认定及处理	(18)
四、受贿罪	(19)
(一) “利用职务上的便利”的认定	(20)
(二) “为他人谋取利益”的认定	(21)
(三) 贿赂的认定	(21)
(四) “在账外暗中收受回扣、手续费”的认定	(22)
(五) 受贿罪的牵连犯的认定及处理	(22)
(六) 共同受贿的认定及处理	(22)
(七) 以借款为名索取或者非法收受财物行为的认定	(23)
(八) 涉及股票受贿案件的认定	(23)
五、受贿罪的定罪处刑标准	(24)
六、单位受贿罪	(26)
“情节严重”的认定	(26)
七、斡旋受贿行为	(27)
“利用本人职权或者地位形成的便利条件”的认定	(27)
八、行贿罪	(28)
(一) “为谋取不正当利益”的认定	(28)
(二) 行贿罪罪与非罪界限的认定	(29)
九、行贿罪的定罪处刑标准	(30)
(一) “情节严重”、“情节特别严重”的认定	(30)
(二) “被追诉前主动交待行贿行为”的处理	(30)
十、对单位行贿罪	(31)
对单位行贿罪罪与非罪界限的认定	(31)

十一、介绍贿赂罪	(3 2)
(一)“介绍贿赂”的认定	(3 2)
(二)“情节严重”的认定	(3 2)
(三)“被追诉前主动交待介绍贿赂行为”的处理	(3 3)
十二、单位行贿罪	(3 4)
单位行贿的认定	(3 4)
十三、公务活动中收礼不交公的处理	(3 5)
十四、巨额财产来源不明罪；隐瞒境外存款罪	(3 6)
(一)“财产或者支出明显超过其合法收入”的认定	(3 6)
(二)“不能说明其来源是合法的”认定	(3 6)
(三)非法所得如何计算	(3 7)
(四)隐瞒境外存款行为的认定	(3 7)
十五、私分国有资产罪；私分罚没财物罪	(3 8)
(一)私分国有资产罪、私分罚没财物罪主体的认定	(3 8)
(二)私分国有资产行为的认定	(3 8)
(三)私分国有资产罪与贪污罪的界限	(3 9)

【刑事司法规范及其理解与适用】

全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国 刑法》第九十三条第二款的解释 (2000年4月29日第九届全国人民代表大会常务委 第十五次会议通过)	(4 3)
《关于〈中华人民共和国刑法〉第九十三条第二款的 解释》的理解与适用	黄太云(4 4)

- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》第三百八十四条第一款的解释
(2002年4月28日第九届全国人民代表大会常务委员会第27次会议通过) (48)
- 《关于〈中华人民共和国刑法〉第三百八十四条第一款的解释》的背景说明及具体理解 黄太云(48)
- 关于对刑法第二百九十四条第一款和第三百八十四条第一款的立法解释的理解与适用(节录) 王尚新 王 宁(53)
- 全国法院审理经济犯罪案件工作座谈会纪要(节录)
(2003年11月13日最高人民法院法[2003]167号印发) (55)
- 《全国法院审理经济犯罪案件工作座谈会纪要》的理解与适用(节录) 郭清国(60)
- 最高人民检察院关于人民检察院直接受理立案侦查案件立案标准的规定(试行)(节录)
(1999年9月16日 高检发释字[1999]2号) (72)
- 最高人民法院关于农村合作基金会从业人员犯罪如何定性问题的批复
(2000年5月8日 法释[2000]10号) (78)
- 《关于农村合作基金会从业人员犯罪如何定性问题的批复》的理解与适用 祝二军(78)
- 最高人民法院研究室关于国家工作人员在农村合作基金会兼职从事管理工作如何认定身份问题的答复
(2000年6月29日 法(研)明传[2000]12号) (81)
- 最高人民检察院对《关于中国证监会主体认定的请示》的答复函
(2000年4月30日 高检发法字[2000]7号) (82)
- 最高人民法院关于审理贪污、职务侵占案件如何认定共同犯罪几个问题的解释
(2000年6月30日 法释[2000]15号) (83)
- 《关于审理贪污、职务侵占案件如何认定共同犯罪几个问题的解释》的理解与适用 孙军工(83)

最高人民法院关于在国有资本控股、参股的股份有限公司中从事管理工作的人员利用职务便利非法占有本公司财物如何定罪问题的批复 (2001年5月23日 法释〔2001〕17号)	(86)
《关于在国有资本控股、参股的股份有限公司中从事管理工作的人员利用职务便利非法占有本公司财物如何定罪问题的批复》的理解与适用	祝二军(86)
最高人民法院研究室关于对行为人通过伪造国家机关公文、证件担任国家工作人员职务并利用职务上的便利侵占本单位财物、收受贿赂、挪用本单位资金等行为如何适用法律问题的答复 (2004年3月30日 法研〔2004〕38号)	(90)
《关于对行为人通过伪造国家机关公文、证件担任国家工作人员职务并利用职务上的便利侵占本单位财物、收受贿赂、挪用本单位资金等行为如何适用法律问题的答复》的理解与适用	祝二军(90)
最高人民法院关于审理挪用公款案件具体应用法律若干问题的解释 (1998年4月29日 法释〔1998〕9号)	(93)
关于适用《最高人民法院关于审理挪用公款案件具体应用法律若干问题的解释》的有关问题	(94)
最高人民法院关于对受委托管理、经营国有财产人员挪用国有资金行为如何定罪问题的批复 (2000年2月16日 法释〔2000〕5号)	(99)
《关于对受委托管理、经营国有财产人员挪用国有资金行为如何定罪问题的批复》的理解与适用	孙军工(99)
最高人民法院关于如何认定挪用公款归个人使用有关问题的解释 (2001年10月17日 法释〔2001〕29号)	(101)
《关于如何认定挪用公款归个人使用有关问题的解释》的理解与适用	孙军工(101)

最高人民法院 关于挪用公款犯罪如何计算追诉期限问题的批复 (2003 年 9 月 22 日 法释〔2003〕16 号)	(105)
《关于挪用公款犯罪如何计算追诉期限问题的批复》的理解与适用	马 东(105)
最高人民检察院 关于挪用国库券如何定性问题的批复 (1997 年 10 月 13 日 高检发释字〔1997〕5 号)	(108)
最高人民检察院 关于国家工作人员挪用非特定公物能否定罪的请示的批复 (2000 年 3 月 15 日 高检发释字〔2000〕1 号)	(109)
最高人民检察院 关于挪用公款给私有公司、私有企业使用行为的法律适用问题的批复 (2000 年 3 月 14 日 高检发研字〔2000〕7 号)	(110)
最高人民检察院 关于挪用失业保险基金和下岗职工基本生活保障资金的行为适用法律问题的批复 (2003 年 1 月 28 日 高检发释字〔2003〕1 号)	(111)
最高人民法院 关于国家工作人员利用职务上的便利为他人谋取利益离退休后收受财物行为如何处理问题的批复 (2000 年 7 月 13 日 法释〔2000〕21 号)	(112)
《关于国家工作人员利用职务上的便利为他人谋取利益离退休后收受财物行为如何处理问题的批复》的理解与适用	孙军工(112)
最高人民法院 最高人民检察院 关于办理受贿刑事案件适用法律若干问题的意见 (2007 年 7 月 8 日 法发〔2007〕22 号印发)	(114)
《关于办理受贿刑事案件适用法律若干问题的意见》的理解与适用	刘为波(116)
最高人民检察院法律政策研究室 关于佛教协会工作人员能否构成受贿罪或者公司、企业人员受贿罪主体问题的答复 (2003 年 1 月 13 日 〔2003〕高检研发第 2 号)	(131)

最高人民检察院法律政策研究室关于集体性质的乡镇 卫生院院长利用职务之便收受他人财物的行为如何 适用法律问题的答复 (2003年4月2日 [2003]高检研发第9号)	(132)
最高人民法院 最高人民检察院 公安部 国家工商 行政管理局关于依法查处盗窃、抢劫机动车案件的 规定(节录) (1998年5月8日 公通字[1998]31号印发)	(133)
最高人民法院 最高人民检察院关于在办理受贿犯罪 大要案的同时要严肃查处严重行贿犯罪分子的通知 (1999年3月4日 高检会[1999]1号)	(134)
《关于在办理受贿犯罪大要案的同时要严肃查处严重 行贿犯罪分子的通知》的理解与适用	敬大力 王洪祥 韩耀元(135)

【刑事判例】

不动产能否成为贪污罪的犯罪对象 ——于继红贪污案	(143)
已办理退休手续依然从事公务的国家工作人员仍构成 挪用公款罪主体 ——王铮贪污、挪用公款案	(148)
租赁国有企业的人员盗卖国有资产的行为如何处理 ——朱洪岩贪污案	(153)
贪污罪犯罪对象的理解与认定 ——江仲生、何允明等贪污案	(156)
私分国有资产与共同贪污的区分 ——杨代芳贪污、受贿案	(163)
对贪污、挪用犯罪行为直接造成的财产损失能否提起 附带民事诉讼 ——李平贪污、挪用公款案	(168)
如何正确认定“受委派从事公务” ——严先贪污案	(174)

- 定额承包者占有或支配本人上缴定额利润后的营利部分是否构成贪污罪
——肖元华贪污、挪用公款案 (180)
- 挪用公款用于炒股败露后，低价抛售股票予以隐匿并携款潜逃的行为如何处理
——张育平贪污、挪用公款案 (184)
- 律师事务所主任将名为国有实为个体的律师事务所的财产据为己有不构成贪污罪
——陆建中被控贪污案 (188)
- 非法占有挪用的公款构成贪污
——陈新贪污、挪用公款案 (192)
- 归案后提供重要破案线索视为重大立功
——林卫平贪污、挪用公款案 (197)
- 学校违规收取的“点招费”能否视为公共财产
——尚荣多、李域明贪污案 (200)
- 截留并非法占有本单位利润款的贪污行为与收受回扣的受贿行为的区分
——胡启能贪污案 (205)
- 贪污罪中非法占有目的的推定
——胡滋玮贪污案 (215)
- 在国有企业改制中隐瞒资产真实情况造成巨额国有资产损失的行为如何处理
——徐华、罗永德贪污案 (222)
- 如何认定村民委员会等村基层组织成员为依照法律从事公务的人员
——宾四春、郭利、戴自立贪污案 (227)
- 由国有公司负责人口头提名、非国有公司聘任的管理人员能否以国家工作人员论
——顾荣忠挪用公款、贪污案 (231)
- 国家工作人员利用职务上的便利以单位的名义向有关单位索要“赞助款”并占为己有的行为是索贿还是贪污
——阎怀民、钱玉芳贪污、受贿案 (236)

如何认定以挪用公款手段实施的贪污犯罪	
——彭国军贪污、挪用公款案	(243)
国有企业管理使用中的职工私人筹集资金应视为公款	
——马腾霄挪用公款案	(249)
工商营业执照上标明的企业性质与企业的实际性质	
不一致时如何确定企业性质	
——歹进学被控挪用公款案	(253)
正确区分挪用公款罪与用账外客户资金非法发放贷款罪	
——朱玉平挪用公款案	(262)
单位负责人将公款借给自己参股的企业使用如何处理	
——杨均常挪用公款案	(267)
公款挪用人和使用人之外的第三人介绍挪用公款的能否	
成立挪用公款罪的共犯	
——余家俊、郑锦萍等挪用公款案	(271)
多次挪用公款的如何计算犯罪数额	
——冯安华、张高祥挪用公款案	(278)
内外勾结挪用银行资金属于挪用共犯	
——徐成义、张继来等挪用公款案	(282)
如何通过客观行为判断行为人主观上的非法占有目的	
——梁某挪用公款案，张某挪用公款、盗窃案	(286)
利用职务上的便利借用下级单位公款进行营利活动	
能否构成挪用公款罪	
——万国英受贿、挪用公款案	(291)
受国有公司委派担任非国有公司诉讼代理人过程中	
收受他人财物能否构成受贿罪	
——王海峰受贿、伪造证据案	(296)
单位领导研究决定收受回扣款、并为少数领导私分	
行为的定性	
——左佳、邓活超等受贿、贪污、挪用公款案	(300)
索要正当合伙承包经营的分成不构成受贿罪	
——刘群祥被控受贿案	(309)

- 利用与其他单位共同开发房地产的职务便利要求合作
单位为其亲属提供低价住房的行为是否构成受贿罪
——李葳受贿案 (313)
- 被告人被采取强制措施后交代司法机关尚未掌握的
同种犯罪应如何掌握具体处刑
——余永恒受贿案 (318)
- 对受贿犯罪分子应如何适用刑罚
——张德元受贿案 (322)
- 事后收受财物能否构成受贿罪
——陈晓受贿案 (326)
- 玩忽职守罪适用法律时效应如何理解
——林世元、张基碧等受贿、玩忽职守案 (332)
- 利用上级机关临时所授之权的便利属于利用职务之便
——周明受贿、挪用公款案 (339)
- 国有公司经理在公司职工承包的下属经营部中
“搭干股并分红”的行为如何定性
——项云福受贿案 (342)
- 逢年过节收受下级单位“慰问金”的行为如何定性
——姜杰受贿案 (345)
- 本案被告人的行为是否应以自首论
——谭宏受贿案 (348)
- 银行工作人员玩忽职守的行为如何定罪
——翟鲁光受贿、玩忽职守案 (352)
- 不正当利益的归属决定行贿主体
——银兴公司、周坤行贿案 (355)
- 如何区分变相集体私分国有资产犯罪与违反财经纪律
超标准、超范围发放奖金、福利等行为的界限
——张金康、夏琴私分国有资产案 (358)

【裁判文书】

王昭文贪污、诈骗、私藏枪支、弹药、脱逃案 ——中华人民共和国最高人民法院刑事判决书	(365)
肖徽荣贪污、受贿案 ——上海市第一中级人民法院刑事判决书	(370)
陈伟南贪污、受贿、私分国有资产，陆俏华受贿、 巨额财产来源不明案 ——广东省珠海市中级人民法院刑事判决书	(389)
褚时健贪污、巨额财产来源不明案 ——云南省高级人民法院刑事判决书	(401)
王怀忠受贿、巨额财产来源不明案 ——山东省济南市中级人民法院刑事判决书	(408)
——山东省高级人民法院刑事裁定书	(431)
——中华人民共和国最高人民法院刑事裁定书	(436)
成克杰受贿案 ——北京市第一中级人民法院刑事判决书	(440)
——北京市高级人民法院刑事裁定书	(453)
——中华人民共和国最高人民法院刑事裁定书	(458)
朱小华受贿案 ——北京市第一中级人民法院刑事判决书	(462)
——北京市高级人民法院刑事裁定书	(470)
刘方仁受贿案 ——北京市第二中级人民法院刑事判决书	(477)
——北京市高级人民法院刑事裁定书	(490)
刘克田受贿案 ——辽宁省鞍山市中级人民法院刑事判决书	(502)
——辽宁省高级人民法院刑事裁定书	(510)
李纪周受贿、玩忽职守案 ——北京市第一中级人民法院刑事判决书	(518)
——北京市高级人民法院刑事裁定书	(528)