



“2011 计划”甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心建设项目



检察案例研究

李玉基 主编

金石 祁亚平 何青洲 副主编



JIANCHA ANLI YANJIU



中国政法大学出版社



“2011 计划”甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心建设项目



检察案例研究

李玉基 主编
金石祁亚平 何青洲 副主编

JIANCHA ANLI YANJIU



中国政法大学出版社

2017·北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

检察案例研究/李玉基主编. —北京:中国政法大学出版社, 2017. 8
ISBN 978-7-5620-7668-1

I. ①检… II. ①李… III. ①检察机关—案例—汇编—甘肃 IV. ①D926.32

中国版本图书馆CIP数据核字(2017)第196127号

出 版 者 中国政法大学出版社
地 址 北京市海淀区西土城路 25 号
邮寄地址 北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)
电 话 010-58908586(编辑部) 58908334(邮购部)
编辑邮箱 zhengfadch@126.com
承 印 固安华明印业有限公司
开 本 880mm×1230mm 1/32
印 张 13.5
字 数 325 千字
版 次 2017 年 8 月第 1 版
印 次 2017 年 8 月第 1 次印刷
定 价 49.00 元

编者简介

李玉基，男，汉族，生于1963年1月，甘肃会宁人，中共党员，现任甘肃政法学院党委副书记、院长，教授，硕士生导师。1984年毕业于西北政法大學，先后担任甘肃政法学院法学院院长、教务处长、院长助理，甘肃政法学院党委委员、副院长。兼任中国法学会经济法研究会理事，甘肃省法学会常务理事，中国立法学研究会副会长，第十三届、十四届、十五届兰州市人大代表、法制工作委员会委员，甘肃省社科联副主席等职，主要研究方向为经济法律制度。近年来主要致力于循环经济法的研究，在省级以上学术刊物公开发表了《大学课堂教学及管理的价值取向——基于大学“优秀教学奖”评选的视角》《论循环经济法中的生产者责任延伸制度》等学术论文50余篇，公开出版了《证券法学》《经济法》《循环经济基本法律制度研究》等专著8部。主持国家社科基金项目《〈循环经济促进法〉实施中的难点分析和对策研究》，主持甘肃省社科规划项目《循环经济基本法律制度研究——基于我国〈循环经济促进法〉的思考》《循环经济法制创新研究》等。2004年获“全国优秀教师”荣誉称号，2012年、2013年两次荣获甘肃省教学成果一等奖。

金石，全国检察业务专家，甘肃省人民检察院法律政策研

究室主任，吉林大学法学院博士研究生，工作11年来有60余篇文章被《中国司法》《西南政法大学学报》《河南社会科学》《人民检察》《行政法学研究》等国家级知名期刊以及《法制日报》《检察日报》《人民法院报》等国家级报刊采用；有20余篇文章被《国家检察官学院学报》《人大研究》《中国检察官》等国家级期刊采用；有30余篇文章荣获全国或全省性一、二、三等奖；有30余篇文章入选全国刑法学年会、全国刑诉法学年会等全国性学术会议。

全程参与《甘肃省检察机关绩效考评办法》《关于在刑事执法活动中贯彻宽严相济刑事司法政策的若干规定》等60余件规范性文件的起草、修改工作。主持或参与完成高检院检察理论研究重点课题和检察应用理论研究重点课题9项。撰写的《我省检察机关反渎职侵权工作调查报告》《“十二五”期间我省职务犯罪发案趋势预测及应对策略》《“十二五”期间我省普通刑事犯罪发案趋势预测及应对策略》等137篇调研报告，被省委、省院领导做出重要批示。

祁亚平，男，汉族，出生于1973年，甘肃庆阳人，现任甘肃政法学院副教授，硕士生导师，甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心副主任。主要研究方向为刑事司法制度和刑事证据制度。目前主要著作包括《刑事庭审之事实认定的本质、局限以及罪案评价研究》（法律出版社2016年版）；《刑事庭审之事实认定》（甘肃人民出版社2011年版）；《刑事证据学原理》（甘肃人民出版社2011年版）。主持完成2007年甘肃政法学院重点课题研究，2011年结项。

何青洲，男，汉族，出生于1979年，甘肃庆阳人。现任甘肃政法学院法学院副院长，甘肃省司法学科与区域法治发展协

同创新中心执行主任，甘肃省教育法制培训与研究中心培训部副主任，甘肃政法学院副教授，西南政法大学法学博士，甘肃政法学院硕士生导师，中国社会科学院法学研究所访问学者。兼任“2011计划”司法文明协同创新中心兰州基地研究人员、西南政法大学人权教育与研究中心研究人员、甘肃政法学院·吉林大学法学院法律古籍整理研究所研究人员。研究专长为法理学、法政治学理论、法律社会学等。参加国家社会科学基金重点项目和教育部人文社会科学重点研究基地重大项目多项，主持甘肃省人民检察院重点项目2项，甘肃省高级人民法院司法理论研究项目1项，甘肃省高等学校科研项目1项，甘肃政法学院重点项目1项，甘肃政法学院智库项目1项，在法学和政治学类国家级核心期刊发表论文多篇，专著《“人民司法”在中国的实践路线：政治正义的司法实现》（中国政法大学出版社2015年版）、编著《中国法律文献学引论》（合著，中国政法大学出版社2014年版），获甘肃省人民检察院“依法治国与检察理论”研讨会论文二等奖，甘肃政法学院首届学科专业竞赛优秀指导教师一等奖，甘肃政法学院科研成果奖二等奖，甘肃省高等学校科研成果奖三等奖。



序 言

PREFACE

甘肃政法学院校长 李玉基

在全面建成小康社会的重要历史时期，党的十八届四中全会首次专题讨论了全面推进依法治国的课题，鲜明地提出了“建设中国特色社会主义法治体系，建设社会主义法治国家”的重大命题。《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》指出，法治中国建设必须从我国基本国情出发，同改革开放不断深化相适应，总结和运用党领导人民实行法治的成功经验，围绕社会主义法治建设重大理论和实践问题，推进法治理论创新，发展符合中国实际、具有中国特色、体现社会发展规律的社会主义法治理论，为依法治国提供理论指导和学理支撑。

2017年“五四”青年节前夕，习近平总书记来到中国政法大学考察时强调，法学学科是实践性很强的学科，法学教育要处理好知识教学和实践教学的关系。要打破高校和社会之间的体制壁垒，将实际工作部门的优质实践教学资源引进高校，加强法学教育、法学研究工作者和法治实际工作者之间的交流。

全面推进依法治国，要健全政法部门和法学院校、法学研究机构人员双向交流机制，打造一支政治立场坚定、理论功底深厚、熟悉中国国情的高水平法学家和专家团队，建设高素质学术带头人、骨干教师、专兼职教师队伍。《检察案例研究》是

甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心和甘肃省人民检察院的协同研究成果。甘肃省人民检察院的领导高度重视，法律政策研究室的工作人员和甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心的研究人员对于本书的编写付出了辛勤劳动。检校协同创新有利于实现法学院校和检察实务部门的交流，有利于打造高水平的法学家和专家团队，促进法学理论研究关注检察实践现实，提升研究水平，有利于提高检察机关的司法能力。

《检察案例研究》一书不是单纯的案例编写，而是重视引证、善于说理的案例研究。该书中的每一个案例，都是作者根据自己的办案经验，对涉及的核心问题运用理论分析的方法阐明己见，进行多角度深入细致的法理分析，力求做到评析意见依据充分、说理到位、论证严密、观点准确，从审查方法、法律适用、办案思维和逻辑推理等方面为司法适用提供了参考。本书案例所涉学术观点对于检察工作、法学研究以及教学工作，乃至普法宣传工作，都具有相当的实用价值。

甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心真诚地邀请省内外学术友人和实务界专家协同创新。希望甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心加强与检察实务部门的合作，产出高水平的研究成果，为推进甘肃法治发展和法治中国建设不懈努力。

是为序。



序 言...001

刑事诉讼法篇

柳某某故意杀人案

——赔偿巨款能否减轻罪大恶极死刑犯的量刑...003

陆某某贪污罪、挪用公款案

——立案但未采取强制措施情况下主动供述侦查机关
掌握的犯罪事实是否构成自首...010

王某某涉嫌贩卖毒品案

——零口供下如何界定案件事实...014

王某某故意伤害案

——重伤害案件被告人积极进行赔偿能否对其适用缓刑...018

曹某某盗窃案

——曹某某的行为如何定性处理...024

王某某强制医疗案

——如何把握强制医疗案件证据、适用标准...029

韩某某强奸案

——不宜关押能否成为适用缓刑的必要条件...039

祁某某虐待案

——虐待案件导致后果严重应属公诉案...044

李某某寻衅滋事案

——多次上访、缠访的行为能否认定为犯罪...051

赵某某、姚某某运输毒品案

——赵某某、姚某某的行为是否构成运输毒品罪?...055

李某合同诈骗案

——异地寄押及押解在途时间是否应计入刑事拘留期限...059

白某盗窃案

——如何正确理解“正在哺乳自己婴儿的妇女”...064

王某等五人盗窃案

——劳务派遣合同制看井工人伙同他人“监守自盗”的行为定性...068

董某某妨害公务案

——什么程度的暴力可达妨害公务罪的入罪标准...073

李某社区矫正监督案

——撤销缓刑裁定书能否作为网上追逃依据...079

唐某、张某某、史某某抢劫案

——购买自认为货不当值物品后殴打被害人并拿回财物的行为应如何定性...083

其俊扎西、道吉才旦故意伤害、非法拘禁案

——对其俊扎西与道吉才旦故意伤害非法拘禁一案是否批捕的思考...088

武某某非法收购珍贵、濒危野生动物制品案

——司法解释修订明显滞后情况下非法收购珍贵、濒危野生动物制品罪的认定...094

赵某某、王某某、刘某、吕某某故意毁坏财物案

——在高速公路上毁坏护栏另辟出口帮助他人偷逃通行费应当如何定性...098

刑法篇

姚某某、李某某抢劫案

——劫取设在家里赌场中的财物是否符合“入户抢劫”的特征...107

陈某投放虚假危险物质案

——用别针多次刺扎幼童的行为应如何定性...114

温某某等过失以危险方法危害公共安全案

——多因一果案件中的罪责刑相适应原则...121

唐某某生产、销售有毒、有害食品案

——单位犯罪与个人犯罪的形神之争...127

张某敲诈勒索案

——以賒欠为名多次白吃白喝、强拿硬占的行为如何定性...132

李某、王某生产、销售有毒、有害食品案

——使用罂粟壳做调料供他人食用的行为应如何定性...135

王某某等故意伤害案

——不履行特定义务与伤害后果之间的因果关系...142

张某某职务侵占案

——如何认定村基层组织人员侵占土地征用补偿费用行为的性质...145

胡某某盗窃案

——胡某某的行为构成盗窃罪还是抢劫罪...151

冉某某故意伤害案

——冉某某的行为构成故意伤害罪，还是寻衅滋事罪...155

王某某放火、故意毁坏财物案

——王某某的行为是否构成放火罪和故意毁坏财物罪...158

郑某某、蒲某某、马某某盗窃案

——该三人的行为构成盗窃罪还是破坏公用电信设施罪...164

王某贪污案

——持续监督多变裁判获改判...169

慕某、徐某过失致人死亡

——置他人于危险境地以致丧命的定性...176

李某抢劫案

——“转化型抢劫”的成立是否以构成“盗窃、诈骗、抢夺罪”及既遂为前提...180

何某诈骗案

——无权处分租赁车辆应定何罪...185

李某抢夺案

——以打电话为由拿走他人手机并出售的行为应如何定性...190

李某德贪污案

——自由刑与财产刑并重...193

昂某妨害公务案

——妨害公务罪的事实认定...197

李某过失投放危险物质罪

——李某的行为是否构成犯罪...203

冯某某单位行贿案

——对于追诉时效的解释...206

高某利用影响力受贿案

——查办利用影响力受贿案应注意的事项...212

王某源、刘某国、赵某珍、孟某凯非法买卖危险物质案

——如何正确适用法律...219

王某某、魏某、张某某共同贪污案

——村委会成员以报销电话费、燃油费为名私分公款是否构成犯罪...222

肖某荣、赵某中破坏生产经营案

——破坏生产经营罪的成立...227

张甲、张乙、张某霞组织领导传销活动案

——纯资本运作传销行为能否认定为组织领导传销活动...232

证据篇

高某宝挪用资金案

——使用“翼支付”平台套现行为应如何定性...243

刘某信用卡诈骗案

——放任他人恶意透支自己信用卡如何定性...250

陈某侵占案

——“占”“盗”“骗”竞合案件的认识...254

谢某宏贩卖毒品案

——贩卖毒品未交易成功能否认定贩卖毒品罪既遂...258

孙某卫申诉“孙某周故意伤害罪”案

——正当防卫与故意伤害的界限...263

刘某成寻衅滋事案

——犯罪构成要件中对行为人主观方面的证明...269

张某、王某亮、王某故意伤害案

——未成年刑事案件处理中“检调对接”和“宽严相济”
刑事政策的运用...274

汪某兵盗窃案

——通过微信转账、在线支付的方式使用被害人银行卡内
资金的行为能否认定为盗窃...280

张某军贪污案

——进入村民“一折通”的补助款能否以公款论...288

马某麦得运输毒品案

——如何准确认定毒品犯罪行为人的“主观明知”...294

马某某贩卖毒品案

——马某某的行为是否涉嫌犯罪...301

马某、马某某运输毒品案

——运输毒品犯罪的主犯与从犯区分...304

陈某某、 陈某友、 赖某盗窃案

——盗窃罪还是诈骗罪的认定问题...310

伍某某贪污案

——浅谈贪污罪与挪用公款罪的主观故意...315

牟某海贩卖毒品案...322

吕某忠诉武威甘鑫种业有限公司种植回收合同纠纷

提请抗诉案...325

卫某某诈骗案...333

李某某、周某故意伤害案...336

薛某鹏组织、领导传销活动案...346

丁某某贩卖毒品案

——以自己吸食部分毒品为目的而为他人代购毒品的行为
应如何定性...350

胡某、白某霞贩卖毒品案

——犯罪嫌疑人供述和辩解前后不一能否认定
被告人有罪...355

李某某强制猥亵儿童案...359

吕某某利用邪教组织破坏法律实施罪...364

李某受贿案中的非法证据排除...369

章某锡案中非法证据排除若干问题...373

以实际案例来看附条件不起诉的运作条件...389

检察机关应对影响性刑事个案对策分析

——以八起影响性刑事个案为切入点...399

后 记...414

刑事诉讼法篇

JIANCHAANLIYANJIU

检察案例研究