



新刑事诉讼法适用
职务犯罪侦查实务丛书

反贪 办案实务一本通

FANTAN

BANAN SHIWU YIBENTONG

上官春光 缪树权 / 编著

中国检察出版社



新刑事诉讼法适用
职务犯罪侦查实务丛书

反贪

办案实务一本通

FANTAN

BANAN SHIWU YIBENTONG

上官春光 缪树权 / 编著

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

反贪办案实务一本通/上官春光, 缪树权编著. —北京: 中国检察出版社, 2014. 4

ISBN 978 - 7 - 5102 - 1143 - 0

I. ①反… II. ①上… ②缪… III. ①贪污贿赂罪 - 刑事侦查 - 中国
IV. ①D924. 392

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 027967 号

反贪办案实务一本通

上官春光 缪树权 编著

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区香山南路 111 号 (100144)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电 话: (010)88685314(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: 720 mm × 960 mm 16 开

印 张: 52.75 印张

字 数: 1028 千字

版 次: 2014 年 4 月第一版 2014 年 4 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 1143 - 0

定 价: 98.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

出版说明

职务犯罪是一种严重的犯罪，它不仅给国家、公民人身、财产造成极大的危害，同时也败坏了党纪国法、严重损害了政府的形象和声誉。因此，严厉打击贪污贿赂、渎职侵权等职务犯罪对于维护党和政府形象、保护公民人身、财产权益免受侵害具有重要意义。对贪污贿赂、渎职侵权等职务犯罪进行立案侦查，是宪法和法律赋予检察机关的神圣职责。而要切实履行好宪法和法律赋予检察机关的这一职责，严厉打击职务犯罪，就必须提高职务犯罪侦查的能力和效率。最高人民检察院及相关职能部门曾多次下发文件，对加强包括职务犯罪侦查能力在内的法律监督能力建设做出了明确规划和具体部署。为此，最高人民检察院政治部、反贪总局、渎职侵权检察厅和中国检察出版社，先后组织出版了一批关于加强和提高职务犯罪侦查能力和业务技能方面的图书，如《全国检察机关反贪侦查业务培训系列讲义》、《检察业务技能丛书》、《检察机关侦查实务系列丛书》。这些丛书的出版适应了侦查人员学习和提高业务技能的需要，深受广大基层干警的欢迎。

为了更好地服务于基层检察干警，满足基层检察干警的办案需要，我们在充分调查研究的基础上组织编写了《新刑事诉讼法适用·职务犯罪侦查实务丛书》。《新刑事诉讼法适用·职务犯罪侦查实务丛书》秉承上述系列丛书的特点，结合近年来的办案实践和最新颁布的法律法规及司法解释，突出职务犯罪侦查办案的技能技巧性、办案程序的规范性，更加强调其对于侦查能力培养和提高的实用性、可操作性。本丛书选题布局合理，使用方便、查找容易。可以说，这套丛书是先期出版的系列丛书的延续和深化，是进一步的完善和补充。本丛书紧紧围绕检察机关办理贪污贿赂、渎职侵权犯罪案件的实际需要，从刑事实体、办案程序、证据认定、文书填制、法律法规等方面进行选题布局，以解决侦查人员对贪污贿赂、渎职侵权犯罪的刑事实体知识和程序规则的基本需求，以满足侦查人员对流程与规范、证据认定、文书填制、措施运用等方面素养与技能提高的需求。总之，本丛书立足于实务、来源于实务、面向基层，将成为基层办案人员常查常

用、应知应会的一套办案技能工具书。

本册是《反贪办案实务一本通》，分为上下两篇，其中上篇为刑事实体部分，即贪污贿赂罪的司法适用，由缪树权撰写。缪树权是国家检察官学院职务犯罪侦查教研部主任，职务犯罪研究所常务副所长、教授，长期从事刑法学尤其是职务犯罪的教学和研究工作。下篇为办案程序部分，即反贪侦查程序与规则，由上官春光撰写。上官春光是国家检察官学院职务犯罪侦查教研部副主任，职务犯罪研究所副所长、副教授，长期从事职务犯罪侦查的教学和研究工作。

本书以查办贪污贿赂犯罪为主线，以《刑法》及其修正案、相关司法解释关于贪污贿赂犯罪的规定和修改后《刑事诉讼法》、六部委《关于实施刑事诉讼法若干问题的规定》（2012年12月26日）、最高人民检察院《人民检察院刑事诉讼规则（试行）》（2012年10月16日）、最高人民法院《关于适用〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的解释》（2012年11月5日）等关于反贪侦查办案程序的规定为主要内容，结合反贪侦查实际和一线办案人员要求，对反贪办案所必须掌握的刑事实体和刑事程序知识进行了系统性的归纳和研究，为反贪侦查人员办理贪污贿赂犯罪案件提供最新、最实用、最全面、最方便和权威的指导。

在上篇中，作者从刑法理论出发，结合司法实践和最新的法律和司法解释，对贪污、贿赂、挪用公款等十余种犯罪的概念、犯罪构成、立案标准、罪与非罪、此罪与彼罪等司法认定中的疑点、难点、热点问题进行了深入研究和全面阐述。在写作上，作者紧扣刑法基本理论和最新法律、司法解释的规定与精神，从贪污贿赂犯罪实体认定的实务层面上解决问题，有很强的针对性、实用性和可操作性。在体例上，对个罪的阐述，设置了【概念与构成】、【立案标准】、【司法认定】、【刑事责任】、【法律依据】等栏目，特别是【法律依据】部分，在【立案标准】的基础上，全面收录了查办贪污贿赂犯罪个罪所需的法律、法规、司法解释、司法意见、会议纪要及部门规定等，为办案查找法律提供了方便。

在下篇中，作者立足于反贪办案实践，以反贪办案流程为主线，对反贪侦查的案件管辖、受案、初查、立案、侦查措施、强制措施、司法协助、侦查终结等程序进行了深入的研究和详细阐述。在写作上，作者紧扣反贪办案实务和《刑事诉讼法》、《人民检察院刑事诉讼规则（试行）》、《人民检察院举报工作规定》等最新的法律、司法解释的规定和精神，从反贪办案侦查取证、各种侦查措施与强制措施的运用、工作文书与法律文书等实务操作层面上解决问题、释解规范，有很强的可操作性、实用性和指导性。在体例上，对每个办案阶段或程序或措施，都设置了【主要程序】、【注意事项】、【工作文书】、【法律依据】等栏目，

以达到全面、系统地解决问题。在【法律依据】部分，全面收录了与反贪办案程序有关的最新的法律、法规、司法解释及规范性文件，以方便办案时查找使用。

本书涵盖反贪办案的实体和程序问题，内容全面，体例新颖，查找方便（设置了总目录与目录），法规齐全，是一线反贪侦查人员必备的办案工具书。

《职务犯罪侦查实务丛书》

编 委 会

2014 年 2 月

总 目 录

第一部分 刑事实体法的司法适用

一、贪污罪	(1)
二、挪用公款罪	(22)
三、受贿罪	(40)
四、单位受贿罪	(66)
五、利用影响力受贿罪	(70)
六、行贿罪	(84)
七、对单位行贿罪	(93)
八、介绍贿赂罪	(97)
九、单位行贿罪	(104)
十、巨额财产来源不明罪	(112)
十一、隐瞒境外存款罪	(119)
十二、私分国有资产罪	(123)
十三、私分罚没财物罪	(135)

第二部分 诉讼程序的司法运用

一、案件管辖	(142)
二、受案	(155)
三、初查	(181)
四、立案	(192)
五、侦查措施	(229)
六、强制措施	(529)
七、侦查协作与配合	(703)
八、刑事司法协助	(719)
九、侦查终结	(744)

目 录

第一部分 刑事实体法的司法适用

一、贪污罪	1
【概念与构成】	1
(一) 客体要件	1
(二) 客观要件	1
(三) 主体要件	2
(四) 主观要件	3
【立案标准】	4
最高人民法院《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)》(1999年9月16日 高检发释字[1999]2号)(节录)	4
【司法认定】	4
(一) 关于贪污罪的犯罪对象——公共财物的理解	4
(二) 如何理解贪污罪主体中的“国有公司”	6
(三) 如何理解“公务”	7
(四) 贪污罪与非罪的界限	8
1. 贪污罪与错账、错款行为的界限	8
2. 贪污罪与违反财经纪律行为的界限	8
3. 贪污罪与一般贪污行为的界限	8
4. 私分“小金库”行为的认定	9
5. 将贪污赃款用于“公务开销”的认定	9
(五) 贪污罪与彼罪的界限	10
1. 贪污罪与盗窃罪、诈骗罪、侵占罪的界限	10
2. 贪污罪与职务侵占罪的界限	11
3. 贪污罪与挪用公款罪的界限	11
4. 贪污罪共犯的认定问题	11
(六) 贪污罪既遂与未遂的认定	12

【刑事责任】	13
【法律依据】	13
(一) 刑法规定	13
(二) 立法解释	14
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日九届全国人民 代表大会常务委员会第十五次会议通过)	14
(三) 司法解释	15
1. 最高人民检察院关于《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》的时间 效力的批复(2000年6月29日发布)	15
2. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理赌博刑事案件具 体适用法律若干问题的解释》(2005年5月13日 法释 〔2005〕3号)(节录)	15
3. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理妨害预防、控制 突发传染病疫情等灾害的刑事案件具体适用法律若干问题的解释》 (2003年5月15日 法释〔2003〕8号)(节录)	15
4. 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7月8日 法释〔2000〕15 号)(节录)	15
5. 最高人民法院《关于审理挪用公款案件具体适用法律若干问 题的解释》(1998年5月9日 法释〔1998〕9号)(节录)	15
6. 最高人民法院《关于对贪污、受贿、挪用公款犯罪分子依法正确 适用缓刑的若干规定》(1996年6月26日 法发〔1996〕21号)	16
7. 最高人民法院《关于贪污、挪用公款所生利息应否计入贪污 挪用公款犯罪数额问题的批复》(1993年12月15日 法复 〔1993〕11号)	16
(四) 司法意见	16
1. 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〔2000〕12号)	16
2. 最高人民检察院《关于贯彻执行〈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〉的通知》(2000年6月5日 高检发研字〔2000〕12号) (节录)	17

3. 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(2000年4月30日 高检发法字〔2000〕7号)	17
附件:《关于中国证券监督管理委员会机构性质问题的复函》(2000年4月14日 中编办函〔2000〕84号)	17
(五) 会议纪要	18
最高人民法院《全国法院审理经济犯罪案件工作座谈会纪要》(2003年11月13日 法发〔2003〕167号)(节录)	18
(六) 部门规定	19
中共中央办公厅、国务院办公厅《关于党政机关工作人员在公务活动中严禁接受和赠送礼金有价证券的通知》(1993年5月6日)	19
(七) 法律法规	20
1. 《退耕还林条例》(2003年1月20日 国务院令 第367号)(节录)	20
2. 《中华人民共和国铁路法》(1991年5月1日)(节录)	20
3. 国务院《关于在对外公务活动中赠送和接受礼品的规定》(1993年12月5日 国务院令 第133号)(节录)	20
4. 国务院《国家行政机关及其工作人员在国内公务活动中不得赠送和接受礼品的规定》(1988年12月1日 国务院令 第20号)	21
二、挪用公款罪	22
【概念与构成】	22
(一) 客体要件	22
(二) 客观要件	23
(三) 主体要件	24
(四) 主观要件	24
【立案标准】	24
1. 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)》(1999年9月16日 高检发释字〔1999〕2号)(节录)	24
2. 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5月9日 法释〔1998〕9号)(节录)	25
【司法认定】	26
(一) 挪用公款罪的犯罪对象——“公款”的理解	26
1. “公款”是否包括有价证券?	26

2. “公款”是否包括公物?	26
3. 挪用公款罪中的“公款”是否限于纯粹国有性质的资金?	27
(二) 如何理解“归个人使用”	27
(三) 关于“营利活动”的理解和适用	29
1. 挪用公款用作私营企业的注册资金,是否算进行营利活动?	29
2. 挪用公款归还营利活动中所欠债务(包括个人贷款)是否算 营利活动?	29
3. 挪用公款数额较大,私自存入银行取息或者放贷取息,是否 算进行营利活动?	30
(四) 挪用公款罪与非罪的界限	30
1. 挪用公款罪与合法借贷行为的界限	30
2. 挪用公款罪与一般挪用公款违法行为的界限	31
(五) 挪用公款罪与彼罪的界限	32
1. 挪用公款罪与贪污罪的界限	32
2. 挪用公款罪与挪用特定款物罪的界限	33
3. 挪用公款罪与挪用资金罪的界限	33
【刑事责任】	34
【法律依据】	34
(一) 刑法规定	34
(二) 立法解释	34
1. 全国人大常委会《关于刑法第三百八十四条第一款的解释》 (2002年4月28日)	34
2. 全国人大常委会《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)	34
(三) 司法解释	35
1. 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10月10日 法释〔2003〕16号)	35
2. 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30日 高检发释字〔2003〕1号)	35
3. 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 请示的批复》(2000年3月15日 高检发释字〔2000〕1号)	35
4. 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)	36

(四) 司法意见	36
1. 最高人民法院《关于认真贯彻执行全国人大常委会〈关于刑法第二百九十四条第一款的解释〉和〈关于刑法第三百八十四条第一款的解释〉的通知》(2002年5月13日 高检发研字〔2002〕11号)(节录)	36
2. 最高人民法院《关于贯彻执行〈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〉的通知》(2000年6月5日 高检发研字〔2000〕12号) (节录)	37
(五) 会议纪要	37
最高人民法院《全国法院审理经济犯罪案件工作座谈会纪要》 (2003年11月13日 法〔2003〕167号)(节录)	37
(六) 部门规定	38
国家计委《国家重点建设项目管理办法》(1996年6月14日 计建设〔1996〕1105号)(节录)	38
(七) 法律法规	39
1. 《中华人民共和国刑事诉讼法(2012年修正)》(节录)	39
2. 《中华人民共和国教育法》(1995年9月1日)(节录)	39
3. 《中华人民共和国劳动法》(1995年1月1日)(节录)	39
4. 《中华人民共和国教师法》(1994年1月1日)(节录)	39
5. 《工伤保险条例》(2004年1月1日 国务院令第375号) (节录)	40
6. 《失业保险条例》(1999年1月22日 国务院令第258号) (节录)	40
三、受贿罪	40
【概念与构成】	40
(一) 客体要件	40
(二) 客观要件	40
(三) 主体要件	45
(四) 主观要件	45
【立案标准】	45
最高人民法院《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)》(1999年9月16日 高检发释字 〔1999〕2号)(节录)	45

【司法认定】	46
(一) 关于“利用职务上的便利”与“利用职权或者地位形成的便利条件”的相互关系问题	46
(二) 国家工作人员与非国家工作人员共同受贿问题	47
1. 与国家工作人员有财产共有关系的人成立的受贿罪共犯	47
2. 与国家工作人员没有财产共有关系的人成立受贿罪的共犯	48
(三) 受贿罪与非罪的界限	49
1. “贿赂”的理解和认定	49
2. 受贿罪与接受馈赠的界限	51
3. 正当借贷关系和以借为名的受贿行为的界限	51
4. 受贿罪与取得合法报酬的界限	52
5. 受贿罪与一般受贿行为的界限	53
(四) 受贿罪与彼罪的界限	53
1. 受贿罪与非国家工作人员受贿罪的界限	53
2. 受贿罪与贪污罪的界限	54
3. 受贿罪与敲诈勒索罪的界限	55
4. 受贿罪与诈骗罪的界限	56
【刑事责任】	57
【法律依据】	57
(一) 刑法规定	57
(二) 立法解释	58
全国人大常委会《关于〈中华人民共和国刑法〉第三百一十三条的解释》(2002年8月29日)	58
(三) 司法解释	59
1. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理商业贿赂刑事案件适用法律若干问题的意见》(2008年11月20日)	59
2. 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)	60
3. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理赌博刑事案件具体应用法律若干问题的解释》(2005年5月13日 法释〔2005〕3号)(节录)	62
4. 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21日 法释〔2000〕21号)	62
5. 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》(1998年5月8日 公通字〔1998〕31号)(节录)	62
(四) 司法意见	63
1. 最高人民检察院研究室《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 高检研发〔2003〕第9号)	63
2. 最高人民检察院研究室《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 高检研发〔2003〕第2号)	63
3. 最高人民检察院《关于贯彻执行〈全国人民代表大会常务委员会议关于〈中华人民共和国刑法〉第九十三条第二款的解释〉的通知》(2000年6月5日 高检发研字〔2000〕12号)(节录)	63
(五) 会议纪要	64
最高人民法院《全国法院审理经济犯罪案件工作座谈会纪要》(2003年11月13日 法〔2003〕167号)(节录)	64
(六) 法律法规	65
1. 《中华人民共和国建筑法》(1998年3月1日)(节录)	65
2. 《中华人民共和国检察官法(2001年修正)》(1995年7月1日)(节录)	65
3. 《中华人民共和国法官法(2001年修正)》(1995年7月1日)(节录)	65
4. 《中华人民共和国对外贸易法(2004年修正)》(1994年5月12日)(节录)	65
5. 《中华人民共和国税收征收管理法》(1993年1月1日)(节录)	66
四、单位受贿罪	66
【概念与构成】	66
(一) 客体要件	66
(二) 客观要件	66
(三) 主体要件	67
(四) 主观要件	67
【立案标准】	67
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）》（1999年9月16日 高检发释字〔1999〕2号）（节录）	67
【司法认定】	67
（一）单位受贿罪与非罪的界限	67
1. 单位受贿罪与一般单位受贿行为的界限	67
2. 单位受贿罪与单位收受正当回扣、手续费的界限	68
3. 单位受贿罪与单位在经济往来中不正之风的界限	68
4. 单位受贿罪与以单位名义接受捐赠、赞助的界限	68
5. 单位受贿罪与非国有单位受贿行为的界限	68
（二）单位受贿罪与相关犯罪的界限	68
1. 单位受贿罪与受贿罪的界限	68
2. 单位受贿罪与非国家工作人员受贿罪的界限	69
【刑事责任】	70
【法律依据】	70
五、利用影响力受贿罪	70
【概念与构成】	70
（一）客体要件	70
（二）客观要件	71
（三）主体要件	72
（四）主观要件	75
【立案标准】	75
【司法认定】	75
（一）本罪与行为人收受贿赂与接受馈赠的界限	75
（二）本罪与正常借款行为的界限	76
（三）本罪与受贿罪的界限	76
（四）本罪与受贿罪共犯的界限	78
（五）本罪与介绍贿赂罪的区别	79
（六）本罪与非国家工作人员受贿罪的区别	82
（七）本罪与诈骗罪的界限	82
（八）本罪的未遂和中止	83
【刑事责任】	83
【法律依据】	84
中共中央组织部《党政领导干部选拔任用工作有关事项报告办法（试行）》（2010年3月9日）	84

六、行贿罪	84
【概念与构成】	84
(一) 客体要件	84
(二) 客观要件	84
(三) 主体要件	85
(四) 主观要件	85
【立案标准】	86
1. 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)》(1999年9月16日 高检发释字[1999]2号)(节录)	86
2. 最高人民检察院《关于行贿罪立案标准的规定》(2000年12月22日)(节录)	86
3. 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理行贿刑事案件具体应用法律若干问题的解释》(2013年1月1日)	87
【司法认定】	88
(一) 行贿罪与非罪的界限	88
1. 经济往来中行贿罪的认定	88
2. 行贿与赠与的界限	88
3. 行贿罪与经济上的不正之风的界限	88
4. 行贿罪与一般行贿行为的界限	89
(二) 行贿罪与彼罪的界限	89
1. 行贿罪与对非国家工作人员行贿罪的界限	89
2. 行贿罪与受贿罪的关系	89
3. 行贿罪与单位行贿罪的界限	90
【刑事责任】	90
【法律依据】	91
(一) 刑法规定	91
(二) 司法解释	91
最高人民法院、最高人民检察院《关于办理行贿刑事案件具体应用法律若干问题的解释》(2013年1月1日)	91
(三) 司法意见	91
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)(节录)	91

(四) 部门规定	92
国务院办公厅《关于继续整顿和规范药品生产经营秩序加强药品 管理工作的通知》(1996年4月16日 国办发〔1996〕14号)	92
(五) 法律法规	92
《中华人民共和国律师法(2012年修正)》(2013年1月1日) (节录)	92
七、对单位行贿罪	93
【概念与构成】	93
(一) 客体要件	93
(二) 客观要件	93
(三) 主体要件	93
(四) 主观要件	93
【立案标准】	94
1. 最高人民法院《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)》(1999年9月16日 高检发释字 〔1999〕2号)(节录)	94
2. 最高人民法院《关于行贿罪立案标准的规定》(2000年12 月22日)(节录)	94
【司法认定】	94
(一) 对单位行贿罪与非罪的界限	94
(二) 对单位行贿罪与彼罪的界限	95
1. 对单位行贿罪与行贿罪的界限	95
2. 对单位行贿罪与单位行贿罪的界限	95
3. 对单位行贿罪与对非国家工作人员行贿罪的界限	96
【刑事责任】	96
【法律依据】	96
八、介绍贿赂罪	97
【概念与构成】	97
(一) 客体要件	97
(二) 客观要件	97
(三) 主体要件	97
(四) 主观要件	98
【立案标准】	98
最高人民法院《关于人民检察院直接受理立案侦查案件立	