

侦查监督业务指导丛书 总主编 / 万 春

捕后无罪处理

案件解析

BUHOU WUZUI CHULI ANJIAN JIEXI

张新宪 / 主编

中国检察出版社

侦查监督业务指导丛书 总主编 / 万 春

捕后无罪处理

案件解析

BUHOU WUZUI CHULI ANJIAN JIEXI

张新宪 / 主编

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

捕后无罪处理案件解析/张新宪主编. —北京: 中国检察出版社, 2011. 6
ISBN 978 - 7 - 5102 - 0481 - 4

I. ①捕… II. ①张… III. ①刑事诉讼—审理—案例—中国
IV. ①D925. 218. 25

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 075556 号

捕后无罪处理案件解析

张新宪 主编

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电 话: (010)68682164(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市西华印务有限公司

开 本: 720mm × 960mm 16 开

印 张: 40.25 印张 插页 4

字 数: 743 千字

版 次: 2011 年 8 月第一版 2011 年 8 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 0481 - 4

定 价: 78.00 元

(内部发行)

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

前 言

逮捕在我国是最严厉的强制措施，它既关乎公民人身自由之保障，又影响打击犯罪或控制犯罪的效果。为准确、严格适用逮捕措施，近年来北京市检察机关侦查监督部门采取了一系列措施，以确保审查逮捕案件办理质量，这其中就包括每年度对全市捕后无罪处理案件的复查与评析。这里所说的捕后无罪处理案件，包括检察机关批准和决定逮捕后被判决无罪的案件、作绝对不起诉的案件、作撤销案件处理的案件等。从一般规律上讲，要求人们的社会活动不发生任何错误，只存在于美好愿望中而难以成为现实。在司法实践中，捕后无罪处理之所以时有发生，原因是多方面的：或因案件定性及适用法律确有错误，或因各执法部门之间在案件的研判上产生分歧，或因对宽严相济等刑事司法政策之不同理解与适用，或因案件本身事实不清、证据不足，或因捕后关键证据发生变化，或因新出台的法律规定、司法解释作出调整，等等。总之，既有客观原因，也有主观原因，有些原因涉及的问题还比较敏感。对此，北京市检察机关没有回避，在每年度的案件复查、评析中，总是千方百计找问题、寻原因、究失误、求对策。实践证明，这种负责任的评查已成为推动侦查监督工作的一个有力抓手，并取得了可喜的成绩：近几年来北京市捕后无罪处理案件始终保持较低比例，并呈现逐步下降态势。

前事不忘后事之师。2010年度行将结束之际，我们决定编撰这本《捕后无罪处理案件解析》，并动员全市侦查监督部门共同参与，使之成为一次捕后无罪处理案件评查的大



培训、大练兵、大比武。编撰的最初宗旨，是立足于侦查监督工作的具体实践，对近年来全部捕后无罪处理案件进行一次系统的回顾和梳理，分析、评判、解读得失，深入总结经验，深刻汲取教训，以促进审查逮捕案件办理质量的进一步提升。为保证案例评析的客观性，避免有人将之对号入座，我们采用了回避暨交叉撰写的方式，并对所有案例涉及的人名、地名等进行了匿名或化名处理。当然，案例评析的撰写，是主观见之于客观的过程，不可避免地会带有编撰者的一些“固执”和“偏见”。其中，有些案例的观点甚至还存有争议。尽管我们进行过认真的讨论，但由于具体编撰者法学素养和理论见解不同，我们没有要求都取得一致性的意见，只要能做到言之有据或自圆其说即可。

本书共分五章，收录了103件各种类型的捕后无罪处理案例。每个案例撰写的结构，一般都要求包括基本案情、证据情况、诉讼过程、分歧意见及理由、案例评析、本案之反思六个部分。前三部分是案例的基本情况；第四部分提炼和概括了案件事实与法律的争议点，或对案件处理的不同意见的关键分歧；第五部分是案例的重点，针对罪与非罪、此罪彼罪、一罪数罪等法律问题，认定案件事实及关键证据的证明能力等实务问题，以及适用逮捕措施的得失问题等，我们力求从法理、事理、情理等方面进行充分的说理与论证；第六部分既与案件有联系，但又是超越纯办案层面的法律人之思考，是案例评析基础上编撰者的题外话，或为更加理性的刑法哲学的升华，或为更加感性的社会人文之关怀，或为更加超脱的不合理现实之批判。

本书编撰出版过程中，得到了高检院侦查监督厅和市院领导的多方指导和支持，在此表示衷心的感谢！余浩、韩冰、杨文国、张婷、熊丽、郑馨智等同志协助主编多次修改及承担统稿工作，也一并致谢。

虽有良好的初衷，但编撰捕后无罪处理案例，我们可能是最早吃螃蟹的，缺少经验在所难免，不当之处请理论界、实务界的同仁批评指正。

张新亮

2010年12月30日

目 录 Catalogue

前言	1
第一章 因定性错误，捕后作无罪处理	
第一节 主体不符合，捕后作无罪处理	3
1. 随意殴打他人行为罪责审查之要领 ——贾明智寻衅滋事案评析	3
2. 刑事案件中精神疾病司法鉴定的证明力问题 ——肖某凯强制猥亵案评析	12
第二节 因行为不符合，捕后作无罪处理	18
3. 单位行贿罪的司法认定问题 ——陈力单位行贿案评析	18
4. 赌博罪主客观要件辨析 ——解玉明涉嫌赌博案评析	23
5. 以行为为脉、以法益保护为本，确保准确性 ——王永制作、贩卖淫秽物品牟利案评析	29
6. 犯罪嫌疑人供述反复之审查认定 ——韩东智抢劫案评析	36
7. 雇人引诱网友高额消费该如何认定 ——王俊熙等人诈骗案评析	43
8. 聚众斗殴罪犯罪构成分析 ——郭建国聚众斗殴案解析	49
9. 单位犯罪和自然人犯罪辨析 ——李明票据诈骗案评析	53
10. 敲诈勒索罪主客观要件的把握 ——李某、陶某敲诈勒索案评析	60
11. 准确把握盗窃犯罪既遂与未遂认定问题 ——李明盗窃捕后不诉案分析	65



12. 寻衅滋事与危害公共安全辨析
——李庆鹏以危险方法危害公共安全案评析 70
13. 医院门诊专用收据是否属于刑法中的发票
——王小明非法制造发票案评析 76
14. 浅析具有防卫情节伤害案件的审查
——刘志强寻衅滋事案评析 81
15. 增值税专用发票和增值税普通发票的甄别
——谢虎非法购买伪造的增值税专用发票案评析 86
16. 对交通事故责任认定的审查
——王五林交通肇事案评析 92
17. 毒品犯罪的审查逮捕
——刘家应涉嫌运输毒品案评析 97
18. 证据存疑的刑民交叉案件的法律认定
——王志刚故意毁坏财物案评析 103
19. 查封的生效时间及“非法处置”行为的判断
——郑兴宇非法处置查封的财产案评析 111
20. 销售假冒注册商标的商品罪（未遂）定罪标准
——王燕捕后无罪案例解析 118
21. 敲诈勒索罪客观要件的审查与认定
——秦正隆、郭芳芳敲诈勒索案评析 123

第二章 因定性分歧，捕后被无罪处理

- 第一节 对主体身份存在分歧认识 133
22. 非法经营同类营业罪主体身份的认定
——闫松非法经营同类营业案评析 133
- 第二节 对行为该当性之分歧 141
23. 共同犯罪之犯罪中止与犯意超出
——樊某等人抢劫案评析 141
24. 以次充好型销售行为之定性
——孔某某、白某、李某诈骗案评析 147
25. “事出有因”型敲诈勒索的认定
——李平楷等五人敲诈勒索案评析 153

26. 盗窃罪与侵占罪的区别 ——王东东盗窃案评析	161
27. “非法储存”如何认定 ——李小明非法储存爆炸物案评析	166
28. 窝藏、包庇罪的认定 ——于晓华涉嫌窝藏案评析	171
29. 刑事视野中的非法行医行为性质考 ——于一非法行医案评析	176
30. 聚众扰乱社会秩序罪情节严重的认定 ——张万云聚众扰乱社会秩序案评析	183
第三节 对应否处罚之分歧	191
31. 从个案看法条竞合与想象竞合的区分标准 ——张福生盗窃（非法采矿）案评析	191
32. 关于办理盗窃案件的几点思考 ——李有民盗窃案评析	197
33. “眼皮底下”盗窃之既遂、未遂划分标准 ——孙青山盗窃案评析	202

第三章 因刑事政策，捕后被无罪处理

第一节 因情节轻微，捕后作无罪处理	211
34. 情节轻微与捕后不诉 ——张某伪造企业印章案解析	211
35. 加强逮捕必要性审查之应用 ——边新华非法生产、买卖警用装备案评析	215
36. 惩罚犯罪与保障人权的对立与统一 ——对徐文芳贩毒案捕后不诉之思考	220
37. 外来人口犯罪逮捕必要性审查标准探析 ——李玉琴盗窃案评析	226
38. 以在案证据为依据，同时引导补充侦查 ——李金金非法买卖枪支案评析	232
39. 论交通肇事案中的“逃逸”与“自首” ——刘文林交通肇事案评析	237



40. 加强逮捕必要性的审查 ——张南琪盗窃案评析	241
41. 认定立功在审查起诉中的作用 ——王文勇伪造事业单位印章案评析	246
42. 重大责任事故罪罪过审查中的难点问题 ——姜伟明重大责任事故案评析	251
43. 逮捕必要性之司法判断 ——章二虎寻衅滋事案评析	260
第二节 因刑事和解，捕后作无罪处理	265
44. 轻伤害案件刑事和解对批捕工作的影响 ——廉小江故意伤害案评析	265
45. 审查逮捕工作中宽严相济刑事政策的应用 ——宋家义涉嫌故意伤害案评析	270
46. 因和解作不起诉案件分析 ——石某等人故意伤害案评析	275
47. 轻伤害案件调解对批捕质量的影响 ——王乃圣寻衅滋事案评析	279
48. 宽严相济刑事政策下农村地区故意伤害案件之处理 ——王清林等人故意伤害案评析	285
49. 在轻微刑事案件中合理运用捕前和解制度 ——杨小龙故意伤害案评析	290
第三节 因宽严相济刑事政策，捕后被无罪处理	295
50. 宽严相济不能重“宽”轻“严” ——冯一立、王浩楠妨害公务案评析	295
51. 论以危险方法危害公共安全罪的逮捕标准 ——徐某某以危险方法危害公共安全案评析	303
52. 寻衅滋事罪中“随意殴打他人”的审查 ——张连涛、李小军寻衅滋事案评析	309
53. 宽严相济刑事政策在轻微刑事案件中的适用 ——张明英等人寻衅滋事案评析	316
54. 犯罪情节轻微的分析判断 ——张晓盗窃案评析	321

第四章 因证据原因，捕后被无罪处理

第一节 因证据不足，捕后被无罪处理	329
55. 侵占抑或挪用	
——陈聪职务侵占案评析	329
56. 强奸案件中证据的确定与采信	
——陈海涛强奸案评析	337
57. 审查逮捕案件中附条件逮捕的应用	
——段立民等三人涉嫌敲诈勒索案评析	342
58. 翻供之审查判断及应对	
——刘婷盗窃案评析	347
59. 行为人“认识错误”下主观故意的审查与认定	
——耿云龙、李彩霞诈骗案评析	357
60. 出版物涉嫌非法经营罪的实际运用	
——赵明、高明非法经营案评析	364
61. 也谈“孤证不能定案”	
——以证据相互印证的辩证思考为视角	372
62. 雇佣关系中的刑事责任追究问题	
——周小某非法经营案评析	382
63. 未成年人犯罪的审查问题	
——冀小伟、冀伟盗窃案评析	387
64. 孤证不能定罪	
——李卫国非法运输珍贵、濒危野生动物制品案解析	392
65. 非国家工作人员构成受贿罪共犯问题探讨	
——刘利智受贿案评析	395
66. 运输毒品行为与走私毒品行为的界限	
——麦克运输毒品案评析	401
67. 同一认定及口供依赖问题探究	
——苗雨盗窃案解析	406
68. 浅析案件审查逮捕的证明标准	
——以刘友盗窃案为例	414
69. 强奸案审查逮捕证据标准	
——张严强奸案评析	421



70. 强奸罪证明标准适用若干问题研究 ——叶小凯强奸案评析	428
71. 审查逮捕案件的证据标准要“因案而异” ——王小军销售假冒注册商标的商品案评析	435
72. 审查逮捕阶段适用附条件逮捕的反思 ——艾合买提非法持有毒品案评析	441
73. 使用商业秘密行为如何定性 ——方明达侵犯商业秘密案评析	446
74. 以合法形式掩饰非法目的行为之认定 ——孙海涛组织他人偷越国（边）境案评析	452
75. 附条件逮捕的适用范围及风险评估 ——王某故意伤害案评析	457
76. 伪造事业单位印章行为审查之要领 ——李兴伟等伪造事业单位印章案评析	462
77. 无行医资格而销售处方药是否构成犯罪 ——吴飞非法行医案评析	469
78. 非法占有目的的认定 ——覃小山合同诈骗案辨析	475
79. 诈骗罪中“非法占有”的审查与认定 ——张三涉嫌诈骗案解析	481
80. 转移、隐匿财产行为的界定 ——张洋涉嫌拒不执行判决、裁定案解析	487
81. 仅有言词证据能否认定犯罪 ——赵大庆故意伤害案评析	490
82. 冒充电视购物提供与订单不符商品案件的审查 ——牛华诈骗案评析	495
83. 批捕阶段证据的审查认定 ——杨西平职务侵占案辨析	503
84. 证据的采信标准及民办高校性质辨析 ——刘宇飞、张林涉嫌诈骗案评析	508
85. 寻衅滋事案件认定标准 ——张权春等人寻衅滋事案评析	515

86. 职务侵占罪证据审查判断 ——宋杰职务侵占罪案例解析	520
87. 盗窃罪与掩饰、隐瞒犯罪所得罪之辨析 ——对张光北涉嫌盗窃案的分析	528
88. 介绍卖淫罪中实施行为的认定 ——李芳介绍卖淫案评析	533
89. 合同诈骗罪中“非法占有目的”的理解与认定 ——付某合同诈骗案评析	538
第二节 因证据发生变化，捕后被无罪处理	546
90. 盗窃行为刑事处理中宽严相济刑事政策之适用 ——陈水盗窃案评析	546
91 审查逮捕阶段的证明标准之分析 ——张春利故意伤害案评析	552
92 “借条”对于诈骗案“非法占有目的”认定的影响 ——刘小小诈骗案评析	557
93. 强奸罪的逮捕证据标准探析 ——吴成军强奸案评析	565
94. 未成年人言词证据的审查 ——杨从伟猥亵儿童案评析	570
95. 销售假冒伪劣卷烟行为定性之思考 ——王朋销售伪劣产品不诉案评析	578
96. 刑事责任年龄之审查标准 ——申公豹盗窃案评析	583
97. 如何把握拒不执行判决、裁定罪罪与非罪界限 ——赵亚军拒不执行判决、裁定案评析	589
98. 共同犯罪故意之认定 ——李文浩诈骗案之评析	596
第三节 因证据间存在矛盾，捕后被无罪处理	603
99. 盗窃案件中涉案数额的认定审查 ——霍小强盗窃案分析	603
100. 盗窃罪主客观方面认定审查要领 ——杨小二盗窃案评析	608



101. 强奸案件证据采信与认定标准
——张忠国强奸案评析 616
102. 犯罪嫌疑人供述的采信与运用
——薛某涉嫌盗窃案解析 621

第五章 因法律变化，捕后作无罪处理

103. 从逃税罪相关规定出发谈逮捕必要性之认定
——焦国安偷税案评析 629

第一章

因定性错误， 捕后作无罪处理

第一节 主体不符合，捕后作无罪处理

1. 随意殴打他人行为罪责审查之要领

——贾明智寻衅滋事案评析

一、基本案情

犯罪嫌疑人贾明智，男，26岁，初中文化程度，户籍所在地：河北省某市。因涉嫌寻衅滋事罪，贾明智于2008年12月1日被北京市某公安分局刑事拘留。该人自幼读书，初中二年级辍学后务农。2005年5月贾明智因盗窃被北京市某公安分局行政拘留15日，2007年9月因盗窃被河北省某县公安局行政拘留15日，因犯盗窃罪于2008年7月4日被北京市某区人民法院判处有期徒刑六个月，同年11月19日刑满释放。案发前，暂住于该区某药店五楼一闲置房内。

2008年11月22日10时许，犯罪嫌疑人贾明智在该区大中电器商店北侧便道上对行人郭晓兰（女，42岁）头部两侧各打一拳，打完逃走。11月24日18时许，贾明智在该区某酒店附近，先后对行人刘芳（女，46岁）头部打两拳、踹刘腰部一脚，打行人逯晓玲（女，49岁）一耳光，打完逃走。2008年11月30日17时许，贾明智又先后于大中电器商店门口、某小区附近对行人张丽（女，28岁）、易小雪（女，22岁）头部打两拳，踹后背两脚，打完逃走；

第一章
因定性错误，捕后作无罪处理



在某市场东门便道上，打行人张萌萌（女，32岁）两个耳光；在某公园南门附近，往行人陈慧（女，46岁）、董萍（女，53岁）两人头部各打了一下后跑进公园。当日20时许，接事主报警后某派出所民警在该公园东侧路边将贾抓获。后经法医鉴定，刘芳、张丽、易小雪身体所受伤均为轻微伤。

二、证据情况

（一）本案审查逮捕阶段的证据情况

1. 被害人陈述

被害人刘芳、张丽、易小雪、郭晓兰、逯晓玲、张萌萌、陈慧、董萍八名女性分别证实：其在行走时，被一名男子无故在头、面部打了一两拳，有的称该男子还在其腰部踹了一两脚。打完该男子就跑了。

2. 鉴定结论

人体损伤程度鉴定书三份，分别证实：易小雪、张丽、刘芳伤情为轻微伤。

3. 书证、物证

（1）北京市某区医院疾病证明书七份，分别证实了易小雪、张萌萌、逯晓玲、刘芳、张丽伤势情况，与鉴定结论、被害人陈述能相互印证。

（2）户籍查询电话记录一份，证实犯罪嫌疑人贾明智实施犯罪时达到刑事责任年龄。

（3）刑事判决书一份，证实犯罪嫌疑人贾明智因犯盗窃罪被判处有期徒刑六个月，刑期自2008年5月20日至2008年11月19日。

4. 犯罪嫌疑人供述与辩解

犯罪嫌疑人贾明智于2008年11月30日被讯问一次，12月1日、2日、5日被侦查员讯问四次，其供述前后稳定，证实其自2008年11月22日、24日、30日分别无故殴打八名在路上独行的女性的事实。

关于打人的动机，贾明智供称：我看见女的就生气，因为我以前谈恋爱受女人气，所以想打她们。这几个女的同我没有矛盾。打完人之后有时候觉得出了气，有时候又觉得没必要，但有时一见到单身女人就想打。如果有男人陪着的女人我不打，我怕被人抓住然后打我。

（二）证据综合分析

上述证据取证程序合法，与案件事实具有关联性，具备证据能力，应予采信。现有证据能充分证实贾明智无故殴打多名被害人的事实，且造成三名被害人轻微伤的损害后果。但证明犯罪主体、主观方面的证据材料不足，需要公安