

贪污罪

祝铭山 / 主编

案例典型

评析权威

法律全面

【典型案例】

- 在企业改制过程中,国有企业工作人员利用受委派在国有、集体联营企业中从事公务的职务便利,将国有、集体联营企业的公共财产转移至自己及亲属控股的个人股份制企业并非法占有,应否认定构成贪污罪?
- 如何认定在对外交往中接受贵重礼物的未按照国家规定交公的行为性质?
- 身为民警的被告人将群众拾遗的巨款占为己有,是否构成贪污罪?
- 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是否构成贪污罪?

【法律适用】

- 全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民共和国刑法》第三百八十四条第一款的解释
- 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
- 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

中国法制出版社

贪污罪

主编/祝铭山

最高人民法院原副院长、一级大法官，现任全国人民代表大会常务委员会委员、内务司法委员会副主任

图书在版编目 (CIP) 数据

贪污罪/祝铭山主编. —北京: 中国法制出版社,
2004.8

(典型案例与法律适用)

ISBN 7-80182-335-4

I. 贪… II. 祝… III. 刑事-案例-汇编-中国
IV. D923.49

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 075567 号

典型案例与法律适用

贪污罪

TAN WU ZUI

主编/祝铭山

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880×1230 毫米 32

印张/10.75 字数/223 千

版次/2004 年 8 月第 1 版

2004 年 8 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7-80182-335-4/D·1301

定价: 22.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真: 66062741

市场营销部电话: 66012216

编辑部电话: 66032924

读者俱乐部电话: 66026596

邮购部电话: 66033288

编辑说明

“例以辅律，非以破律”，案例对审判工作的指导意义和参考价值始终被我国各级法院所重视。《最高人民法院公报》每期都载有由最高人民法院批准、或者经最高人民法院审判委员会讨论通过的案例，要求各级法院在审判工作中加以参考；从2000年开始，最高人民法院向社会公开裁判文书；最高人民法院中国应用法学研究所自1992年开始，编辑出版《人民法院案例选》。

我们经过将近一年时间的努力，推出本套丛书。在编辑的过程中，我们试图使丛书具有以下鲜明的特点：

一、案例典型、真实。所选案例多属于《最高人民法院公报》、最高人民法院及其业务庭通过其他形式公布的案例。每一个案例都尽可能具有典型性。为了方便使用，我们归纳了每个案例的要旨，并作为“问题提示”列于案例之前。案例均保持真实性。涉及未成年人、个人隐私等内容的案件，隐去了部分真实姓名。

二、评析权威。除了《最高人民法院公报》案例和最高人民法院公布的裁判文书，其他案例均由主审法官或者专家对核心法律问题作出权威评析，尤其注重阐释专业领域的热点或疑难问题。

三、法律文件全面。“法律适用”部分具体分为〔法律·法规·规章〕、〔司法解释〕、〔请示答复〕、〔地方规范性文件〕、

[司法政策]。其中最高人民法院对下级法院关于适用法律问题请示所作的答复、地方法院公布的司法文件、各级法院对审理某一类型案件的调研成果等内容，也是本套丛书比较独特的地方。

四、丛书分类细致、合理。本套丛书根据民事、刑事和行政案件的不同类型（案由），分别单独成册。第一批已推出民事类丛书共43种，现推出第二批刑事类丛书。

需要说明的是，有些案例是在新的相关法律出台之前作出裁判的，因此在裁判和评析中可能会出现旧法的有关条款，但其所涉及的法律问题依然重要，所以我们也有选择地收入了此类案例，评析时以分析法律问题为主要目的。在“法律适用”部分则列出最新法律依据。请读者在使用过程中注意。

在编辑的过程中，最高人民法院很多法官都给予了热情的帮助和支持，我们表示诚挚的谢意。我们衷心希望这套丛书能为司法实践经验的积累、总结和传播略尽绵薄之力。

由于编者水平有限，缺陷之处，敬请指正，也期待广大读者的回应（书后附有“读者调查问卷”）。

二〇〇四年八月

目 录

第一部分 典型案例

1. 王一兵贪污案 (1)

问题提示：在企业改制过程中，国有企业工作人员利用受委派在国有、集体联营企业中从事公务的职务便利，将国有、集体联营企业的公共财产转移至自己及亲属控股的个人股份制企业并非法占有，应否认定构成贪污罪？

2. 徐俊贪污、受贿案 (12)

问题提示：公款私存如何认定？

3. 徐晓春贪污案 (20)

问题提示：被告人勾结银行工作人员，采取伪造票汇委托书的手段，将银行客户的巨额存款划去进行侵吞，是否构成贪污罪？

2 贪污罪

4. 高玉林等五人贪污、受贿案 (23)

问题提示：被告人在负责招生录取工作中，采取多分配招生名额收取“支教费”不入账的手段，将“支教费”据为己有，是否构成贪污罪？

5. 陈希同贪污、玩忽职守上诉案 (29)

问题提示：如何认定在对外交往中接受贵重礼物的未按照国家规定交公的行为性质？

6. 褚时健等贪污、巨额财产来源不明案 (34)

问题提示：如何认定非法占有公共财物的行为是构成贪污罪还是私分国有资产罪？贪污罪的既遂、未遂形态的认定标准为何？

7. 唐志华等五人贪污、职务侵占、企业人员受贿案 (51)

问题提示：私营公司的法定代表人勾结国有企业、集体企业的工作人员，利用后者的职务便利将国有企业、集体企业的财物非法占为己有，分别如何定罪量刑？

8. 窦沛颖、冼晓玲贪污案 (78)

问题提示：国有公司期货部工作人员将私人账户上的期货合约在价格下跌时转入国有企业账户，致使国有企业持仓亏损，是否构成贪污罪？

9. 冯阳、徐建新贪污巨款并潜逃国外案 (86)

问题提示：被告人共同进行贪污犯罪活动，如何认定在共同犯罪中的作用？

10. 薛根和等人内外勾结贪污银行巨款案 (91)

问题提示：如何判断被告人主观上具有非法占有公款的主观故意？

11. 姜万里利用分管建行联行密押业务之便贪污案 (102)

问题提示：被告人利用分管银行联行密押业务之便，采取私刻印章、编造假名开立账户等手段，骗取银行公款，应认定为诈骗罪还是贪污罪？

12. 陈红斋利用其银行外勤人员的身份侵吞储蓄代办单位委托其领取的储户存款贪污案 (107)

4 贪污罪

问题提示：被告人利用其银行外勤人员的身份，在为储蓄代办单位办理领取存款的过程中，采用截留的手段侵吞公款，如何定罪？

13. 刘建民为赌博指使彭艳芝偷拿公款贪污案 (110)

问题提示：被告人利用职务之便，多次偷拿自己经管的巨额公款，供其丈夫赌博，该行为是构成挪用公款罪还是贪污罪？

14. 韩振忠等人盗卖本机车的柴油贪污案 (114)

问题提示：身为火车司机的被告人盗卖本机车的柴油应认定为盗窃罪还是贪污罪？

15. 周勇在为本单位订购货物时提高价格索取回扣贪污案 (119)

问题提示：被告人在为本单位订购货物时提高价格索取回扣，应认定为贪污罪还是受贿罪？

16. 周聪敏收受赞助款回扣贪污案 (124)

问题提示：如何区分贪污罪和受贿罪？

17. 杨宏春侵吞群众拾遗送交的巨款贪污案 (128)

问题提示：身为民警的被告人将群众拾遗的巨款占有已有，是否构成贪污罪？

18. 沈太福贪污、行贿案 (133)

问题提示：假集体真私营企业如何认定？

19. 冯颖骗卖本单位的锦纶丝贪污案 (139)

问题提示：贪污数额应如何计算？

20. 张春乐私印股票买卖委托单出售获利贪污案 (143)

问题提示：身为证券部工作人员的被告人私印股票买卖委托单出售获利的行为如何定性？

21. 王剑春在承包鞋厂期间侵吞集体资金贪污案 (146)

问题提示：被告人承包集体企业，在承包期间，按合同交纳了承包利润，但在未决算分成之前，违背合同中关于超利润部分实行税后二八分成的约定，擅自将鞋厂的收入款据为己有，该行为是否构成贪污罪？贪污数额如何确定？

22. 刘汉京私拆他人信件冒领他人汇款贪污案 (150)

问题提示：被告人作为邮局投递局，私拆他人信件冒领他人汇款，是否构成贪污罪？

23. 王明华用拾得的储户存折骗取存款贪污案 (153)

问题提示：作为信用社工作人员的被告人用拾得的储户存折骗取存款是否构成贪污罪？

24. 刘燕德在患精神病期间实施贪污案 (157)

问题提示：被告人在患精神病期间实施贪污行为，如何确定其刑事责任？

25. 徐蔚南贪污案 (161)

问题提示：身为财务部门负责人的被告人在经办所在公司养老基金保险手续时，收取了保险公司给付经办人的代办手续费，该行为是否构成贪污罪？

26. 陈代芝擅自出卖被扣押车辆抵债不构成贪污案 (166)

问题提示：身为交警的被告人擅自出卖被扣押的肇事车辆，是否构成贪污罪？

27. 何朴利用其担任银行计算机操作员的职务便利贪污巨额公款案 (171)

问题提示：身为银行计算机操作员的被告人将某账户内的巨额资金转出占为己有，应以盗窃罪还是贪污罪论处？

28. 陈新贪污、挪用公款案 (176)

问题提示：国有银行工作人员利用职务便利挪用公款，携带公司银行账户凭证和全部炒股手续潜逃，将其中的公款置于自己控制之下，有能力归还而拒不归还，其行为是否构成贪污罪？如何区分挪用公款罪和贪污罪？

29. 杨劲贪污案 (183)

问题提示：《刑法》第三百八十二条第二款规定，受国家机关、国有公司、企业、事业单位、人民团体委托管理、经营国有财产的人员，利用职务上的便利，侵吞、窃取、骗取或者以其他手段非法占有国家财物的，以贪污论。如何理解其中“受委托经营、管理国有财产的人员”？

30. 于继红贪污案 (189)

问题提示：不动产能否成为贪污罪的犯罪对象？

31. 徐华、罗永德贪污案 (197)

问题提示：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？

32. 宾四春、郭利、戴自立贪污案 (204)

问题提示：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？

33. 刘忠伟私分国有资产案 (210)

问题提示：集体私分国有资产行为与共同贪污行为如何区分？

34. 陆建中贪污案 (219)

问题提示：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是否构成贪污罪？

35. 陈贵杰等贪污案 (225)

问题提示：银行临时工与外部人员勾结监守自盗应如何定罪？

36. 苟兴良等贪污、受贿案 (231)

问题提示：具有两种不同特定身份的人共同实施侵吞企业财产、收受他人财物的行为应如何定罪处罚？

37. 彭国军贪污、挪用公款案 (238)

问题提示：如何认定以挪用公款手段实施的贪污犯罪？

38. 李平贪污、挪用公款案 (247)

问题提示：对贪污、挪用公款犯罪行为直接造成的财产损失能否提起附带民事诉讼？

39. 肖元华贪污、挪用公款案 (257)

问题提示：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？

40. 赵启辉、王新玲、马占纯贪污案 (263)

问题提示：如何认定公司申请破产期间，行为人转移财产以及变现后交还货款的行
为性质？

41. 刘春林等贪污案 (269)

问题提示：被告人原系国有银行工作人员，后调动到股份制公司工作。该工作调
动是否属于国有企业或机关委派，即工作
调动后，被告人是否具备贪污罪的主体资
格？

42. 江为民贪污案 (275)

问题提示：被告人利用获取的密码，秘密
进入数据库，擅自动用股民资金购买股
票，采用修改、覆盖、移接数据等手段，
以实现其非法占有股民资金和股票的目的。
这一系列行为表面上看，同时具备了
秘密窃取财产、虚构事实骗取财产和利用
职务之便侵吞财产等犯罪客观要件的因素。
究竟如何定性？

43. 张大友贪污案 (283)

问题提示：被告人作为技术人员，将虚开、篡开并摹仿厂领导签字的发票夹杂在因公务支出并已经领导签批的票据中一并报支，骗取巨额公款，该行为如何定性？

44. 张和平等贪污案 (291)

问题提示：被告人将非国有企业与国有企业并账，将自己承担的亏损转嫁给国有企业，是否构成贪污罪？

45. 余晓明贪污案 (296)

问题提示：被告人作为卫生院负责人，因违法出售麻醉药被公安机关追究，为逃避罪责向办案人员请吃送礼，然后用公款报销。该行为是侵占行为还是违反财经纪律？

第二部分 法律适用

[法律·法规·规章]

中华人民共和国刑法（节录） (301)

(2002年12月28日)

全国人民代表大会常务委员会关于《中华人民

《中华人民共和国刑法》第三百八十四条第一款的解释…………… (318)
(2002年4月28日)

[司法解释]

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…………… (319)
(1993年12月15日)

最高人民法院关于挪用国库券如何定性问题的
批复…………… (319)
(1997年10月13日)

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…………… (320)
(2000年2月24日)

最高人民法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…………… (320)
(2000年3月14日)

最高人民法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…………… (321)
(2000年3月15日)

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…………… (322)
(2000年7月21日)

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…………… (322)
(2001年9月18日)

最高人民法院关于挪用失业保险基金和下岗