

疑难新型犯罪系列
专业化公诉样本

他们是专业化办案的**开路先锋**

他们实现了**专业化办案**全覆盖

他们铸就了全国检察机关的**公诉品牌**

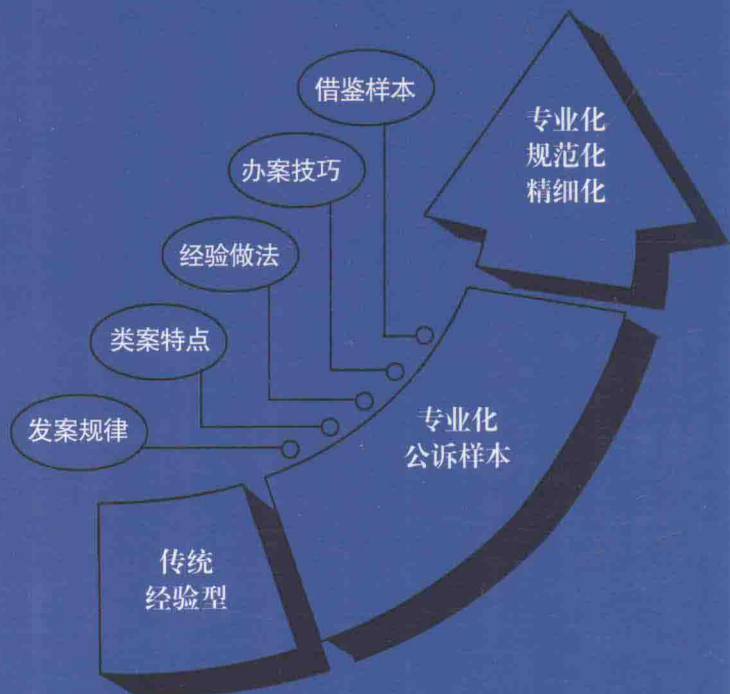
“**央视大火案**”、“**亿霖木业案**”、“**故宫盗窃案**”、
“**黄光裕案**”等一批大要案在他们手中一一告破

十年磨一剑 | 被誉为“**王者之师**”的
专业化公诉团队倾力打造

走私 犯罪

专业化公诉样本

操宏均 卢凤英 刘梦甦 / 著



中国检察出版社

疑难新型犯罪系列
专业化公诉样本

走私犯罪

专业化公诉样本

操宏均 卢凤英 刘梦甦 / 著

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

走私犯罪专业化公诉样本/操宏均, 卢凤英, 刘梦甦著. —北京: 中国
检察出版社, 2015. 4

ISBN 978 - 7 - 5102 - 1127 - 0

I. ①走… II. ①操… ②卢… ③刘… III. ①走私罪 - 刑事诉讼 - 公诉 -
研究 - 中国 IV. ①D925.210.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2015) 第 006332 号

走私犯罪专业化公诉样本

操宏均 卢凤英 刘梦甦 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)

编辑电话: (010) 88960622

发行电话: (010) 68650015 68650016 68650029

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市西华印务有限公司

开 本: 720 mm × 960 mm 16 开

印 张: 22.25 印张

字 数: 403 千字

版 次: 2015 年 4 月第一版 2015 年 4 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 1127 - 0

定 价: 58.00 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

《疑难新型犯罪专业化公诉样本丛书》 编辑委员会

主 任	卢 希	顾 军	
编委会委员	岳金矿	王 立	张文志
	张家贞	张朝霞	王志民
	高 凯	张京宏	孙春雨
	吴春妹	曲 虹	

主 编	卢 希	顾 军	
副 主 编	孙春雨		
执 行 编 辑	王 伟	卢凤英	冯冠华
	葛 燕		

序

近年来，随着我国经济社会的不断发展，转型期社会矛盾的多样化、复杂化趋势十分明显，新的犯罪形态和犯罪手段层出不穷，一些专业性极强的疑难复杂新型犯罪屡见不鲜，甚至呈现常见多发态势，由此产生大量法律适用问题，公诉人仅凭固有的办案经验和法律专业知识往往难以应对，无形中大幅提高了对公诉人办案能力和综合素质的要求。一起案件的成功公诉，往往既要求公诉人掌握该类案件的特点、规律和办案技巧，又要求其具备相应的专业知识，两者缺一不可。

在专业化公诉领域，北京市检察机关开展得比较早，效果也比较显著，以北京市人民检察院第二分院为例，于2004年率先成立了全国首个“金融犯罪公诉组”，探索专业化公诉模式，此后，二分院又陆续成立了走私暨涉税犯罪、职务犯罪、毒品犯罪、未成年人犯罪等10余个专业化公诉组，创新了专业化公诉模式。以此为依托，近年来先后办理了“央视大火案”、“亿霖木业案”、“黄光裕系列案”，以及最高人民检察院交办的数十起省部级领导干部职务犯罪案件等一大批在全市乃至全国有影响、有震动的大要案，成为全国检察机关的公诉品牌之一，并涌现出以“全国十大杰出检察官吴春妹”、“全国十佳公诉人第一名徐航”为代表的一批专业化公诉人才。实践证明，采取专业化公诉模式，在总结疑难复杂新型犯罪的发案规律、类案特点、经验做法等方面拥有无可比拟的优势。

有鉴于此，中国检察出版社与北京市人民检察院第二分院合作

编辑出版了这套《疑难新型犯罪专业化公诉样本丛书》。从宏观层面看，可以推动公诉模式由传统经验型向专业化、规范化、精细化转变；从微观层面看，可以满足办案一线的现实需求，为公诉人办理疑难复杂新型案件提供现实的借鉴、参考样本，帮助公诉人通过简洁、便利的途径提升办理相关类案的能力和水平，大力加强公诉人才专业化、群体化建设，进而培养造就一批通理论、精实务、善研究的专家型公诉人。

这套丛书具有以下四个鲜明特点：

一是针对性强。通过调研我们发现，以往出版的解析疑难复杂新型犯罪案件的案例类图书较多，但专门针对公诉人阐释疑难复杂新型犯罪如何认定、处理、审查，并且具有一定高端性质的选题在图书市场上尚属空白。因此，这套丛书的出版，在一定程度上填补了相关领域的空白。

二是视野宽广。为了拓展写作视野，在丛书编写组成人员的选择和搭配上，我们充分实现了理论与实践的结合，其中既有来自办案一线、参与过专业化公诉工作的检察官，又吸收了检察机关长期从事法律政策研究工作的专职调研员，同时，为了提升丛书的理论水平和学术层次，还特邀了部分知名院校优秀青年学者和博士研究生。

三是专业性强。从丛书的基本框架结构看，分为上、下两编，主要内容包括：必备专业知识、犯罪性质和手段分析、犯罪特点与类案规律总结、法律与配套规定及刑事政策理解与应用、结合典型案例讲解类案审查起诉与出庭公诉实务、结合典型案例剖析法律适用中的具有典型性的问题和疑难问题，以及疑难问题如何破解、刑法、配套司法解释、规范性文件节录等，从而勾勒出比较全面、清晰的专业化工作模式。

四是内容全面。这套丛书立足于构建起一个比较完整、全面的专业化公诉体系，因此在体系安排上囊括了几乎全部新型疑难的犯罪类型，丛书共12个分册，具体如下：《网络犯罪专业化公诉样本》（孙春雨、韩雪、郭俐著），《侵财犯罪专业化公诉样本》（李

斌、葛燕、万兵、王帅著),《走私犯罪专业化公诉样本》(操宏均、卢凤英、刘梦甦著),《涉众型经济犯罪专业化公诉样本》(王伟、马迎辉、杨鹏飞著),《职务犯罪专业化公诉样本》(陆昊、徐志著),《知识产权犯罪专业化公诉样本》(刘科、张茜著),《毒品犯罪专业化公诉样本》(位鲁刚、张婷、高鹏、王蕾著),《涉税犯罪专业化公诉样本》(黄晓亮、黄福涛、冯冠华著),《危害国家安全和有组织犯罪专业化公诉样本》(卢凤英、秦鹏著),《未成年人犯罪专业化公诉样本》(高景惠、孙威、王巍著),《外国人犯罪专业化公诉样本》(杜邈、郝家英著),《金融犯罪专业化公诉样本》(汪东升、孙晴、张启明著)。这套丛书的内容基本上能够满足基层公诉部门和广大公诉人开展专业化公诉工作的需要。

《疑难新型犯罪专业化公诉样本丛书》既是对以往专业化公诉模式相关研究成果的一次系统总结,也为深化相关研究与探索设置了新的起点。让我们共同努力,为进一步繁荣检察理论与实践总结,推动检察理论创新,深化检察改革,坚持和完善中国特色社会主义检察制度,全面推进中国特色社会主义检察事业提供强有力的理论支持。

是为序。

《疑难新型犯罪专业化公诉样本丛书》

编辑委员会

2014年3月

目 录 >> CONTENTS

上篇 类案公诉实务

第一讲 走私犯罪综述	(3)
一、走私犯罪的概念	(3)
(一) 国内外关于“走私”的界说	(3)
(二) 走私犯罪的界定	(7)
(三) 走私犯罪的属性	(11)
二、走私犯罪的现状与发展趋势	(12)
(一) 走私犯罪的总体情况	(12)
(二) 走私犯罪的新特点	(15)
(三) 走私犯罪的发展趋势	(25)
三、走私犯罪的原因解读	(28)
(一) 宏观层次原因：深层社会原因的揭示	(28)
(二) 中观层次原因：制度缺陷与自然条件	(32)
(三) 微观层次原因：行为人的个体原因	(36)
第二讲 走私犯罪的个罪认定	(40)
一、走私武器、弹药罪	(40)
(一) 走私武器、弹药罪的犯罪构成	(40)
(二) 认定走私武器、弹药罪应注意的问题	(41)
二、走私核材料罪	(42)
(一) 走私核材料罪的犯罪构成	(42)
(二) 认定走私核材料罪应注意的问题	(43)
三、走私假币罪	(43)
(一) 走私假币罪的犯罪构成	(43)
(二) 认定走私假币罪应注意的问题	(44)

四、走私文物罪	(44)
(一) 走私文物罪的犯罪构成	(44)
(二) 认定走私文物罪应注意的问题	(45)
五、走私贵金属罪	(46)
(一) 走私贵金属罪的犯罪构成	(46)
(二) 认定走私贵金属罪应注意的问题	(46)
六、走私珍贵动物、珍贵动物制品罪	(48)
(一) 走私珍贵动物、珍贵动物制品罪的犯罪构成	(48)
(二) 认定走私珍贵动物、珍贵动物制品罪应注意的问题	(48)
七、走私国家禁止进出口的货物、物品罪	(49)
(一) 走私国家禁止进出口的货物、物品罪的犯罪构成	(49)
(二) 认定走私国家禁止进出口的货物、物品罪应注意的 问题	(50)
八、走私淫秽物品罪	(50)
(一) 走私淫秽物品罪的犯罪构成	(50)
(二) 认定走私淫秽物品罪应注意的问题	(51)
九、走私废物罪	(52)
(一) 走私废物罪的犯罪构成	(52)
(二) 认定走私废物罪应注意的问题	(53)
十、走私普通货物、物品罪	(54)
(一) 走私普通货物、物品罪的犯罪构成	(54)
(二) 认定走私普通货物、物品罪应注意的问题	(56)
十一、走私毒品罪	(58)
(一) 走私毒品罪的犯罪构成	(58)
(二) 认定走私毒品罪应注意的问题	(58)
十二、走私制毒物品罪	(60)
(一) 走私制毒物品罪的犯罪构成	(60)
(二) 认定走私制毒物品罪应注意的问题	(62)
第三讲 走私犯罪公诉实务	(64)
一、走私犯罪的审查起诉	(64)
(一) 走私犯罪案件证据的特点	(64)
(二) 走私犯罪案件的证据审查	(66)
(三) 走私犯罪审查起诉中的公诉引导侦查工作	(68)
(四) 走私犯罪审查起诉中的法律监督工作	(70)

二、走私犯罪的出庭公诉	(71)
(一) 出庭前的准备	(71)
(二) 出席庭前会议	(74)
(三) 出庭公诉	(75)
(四) 审判阶段的法律监督工作	(81)
三、走私犯罪公诉中宽严相济刑事政策的运用	(82)
(一) 宽严相济刑事政策概述	(82)
(二) 宽严相济刑事政策在走私犯罪立法中的具体体现	(83)
(三) 宽严相济刑事政策在走私犯罪公诉中的具体运用	(86)
第四讲 走私犯罪办案依据与理解适用	(88)
一、《刑法》规定(节录)	(88)
二、相关司法解释规定	(92)
(一) 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理走私刑事案件适用法律若干问题的解释》(法释〔2014〕10号)	(92)
(二) 最高人民法院、最高人民检察院、海关总署《关于办理走私刑事案件适用法律若干问题的意见》(法〔2002〕139号)	(99)
(三) 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、司法部、海关总署《关于走私犯罪侦查机关办理走私犯罪案件适用法律若干问题的通知》(署侦〔1998〕742号)	(110)
(四) 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《办理毒品犯罪案件适用法律若干问题的意见》(公通字〔2007〕84号)	(112)
(五) 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于办理制毒物品犯罪案件适用法律若干问题的意见》(公通字〔2009〕33号)	(114)
(六) 最高人民法院、最高人民检察院、公安部《关于办理走私、非法买卖麻黄碱类复方制剂等刑事案件适用法律若干问题的意见》(法发〔2012〕12号)	(117)
(七) 最高人民法院《关于审理毒品案件定罪量刑标准有关问题的解释》(法释〔2000〕13号)	(119)
(八) 《全国部分法院审理毒品犯罪案件工作座谈会纪要》(法〔2008〕324号)(节录)	(120)

下篇 专业化公诉样本

- 案件一 赵某某走私普通货物案** (131)
- 本案犯罪嫌疑人是否具有走私的主观故意？
 - 本案中受赠药品是否属于商业折扣？
 - 赵某某偷逃进口环节税的行为是否构成走私普通货物罪？
 - 如何认定本案是单位犯罪还是个人犯罪？
- 案件二 赵某某走私普通货物案** (155)
- 民事诉讼判决书能作为刑事诉讼的证据吗？
 - 李某甲是否构成走私普通货物罪？
 - 本案中万瑞公司是否承担刑事责任？
- 案件三 姜某某等走私普通货物案** (166)
- 如何认定姜某某等人走私犯罪的故意？
 - 中外运公司的刑事责任如何认定？
 - 于某某、高某某、陈某某是否是从犯？
- 案件四 孙某某等人走私普通货物案** (183)
- 本案对走私的主观故意的认定意见如何？
 - 华彩公司是否是犯罪主体？
 - 本案主犯和从犯该如何划分？
 - 本案的犯罪数额应如何确定？
- 案件五 孙某甲等人走私普通货物案** (195)
- 本案是单位犯罪还是个人犯罪？
 - 关于走私犯罪偷逃税款的数额如何确定？
 - 本案其他人是否参与走私犯罪？
- 案件六 达某走私毒品案** (230)
- 本案主观方面的“明知”应如何认定？
- 案件七 索某走私毒品案** (236)
- 索某是否明知携带的儿童画册中夹藏毒品？

案件八 星某、谷某走私毒品案	(242)
● 星某、谷某两名犯罪嫌疑人是否明知茶叶罐内装有毒品？	
● 星某、谷某是共同犯罪还是有主犯和从犯的区分？	
案件九 欧某走私毒品案	(251)
● 欧某主观上是否明知3个柱状机械零件中装有毒品？	
案件十 简某走私毒品案	(256)
● 简某是否具有走私毒品的故意？	
案件十一 策某走私毒品案	(261)
● 策某是否明知其吞食的是毒品？	
案件十二 铁某等人走私毒品案	(265)
● 铁某是否明知行李包内藏有毒品？	
● 江某所持的包内只有床单不知有毒品的辩解是否合理？	
案件十三 王某等人走私珍贵动物制品案	(272)
● 如何认定王某的自首情节？	
案件十四 李某走私珍贵动物制品案	(285)
● 李某的行为是否属于自动投案，是否构成自首？	
案件十五 张某甲走私珍贵动物制品案	(292)
● 张某甲的行为是否构成走私珍贵动物制品罪？	
● 如何认定起诉意见书指控的第二起犯罪事实？	
案件十六 冯某走私珍贵动物制品案	(301)
● 冯某是否有走私的主观故意？	
● 犀类动物未列入相关司法解释附表内是否影响定罪量刑？	
● 本案应如何认定量刑情节？	
案件十七 安某走私珍贵动物制品案	(307)
● 安某对其走私行为是否具有主观故意？	
● 如何认定安某的自首情节？	
案件十八 蓑某走私文物案	(314)
● 蓑某是否具有走私文物的犯罪故意？	
● 如何认定走私古生物化石的行为？	

案件十九 加某走私淫秽物品案	(320)
● 我国刑法对加某在我国境内实施的违法行为是否有管辖权?	
● 法律认识错误能否作为免责的事由?	
案件二十 任某等走私废物案	(323)
● 华深公司是否构成单位犯罪?	
● 本案的主犯和从犯应如何划分?	
附录 有关走私罪的刑法条文修正前后对照表	(331)
后 记	(336)

上篇
PRACTICE

类案公诉实务

- 第一讲 走私犯罪综述
- 第二讲 走私犯罪的个罪认定
- 第三讲 走私犯罪公诉实务
- 第四讲 走私犯罪办案依据与理解适用

Chapter 1

第一讲

走私犯罪综述

一、走私犯罪的概念

在自然犯与法定犯^①的二元划分视野中，相对于自然犯罪而言，法定犯罪的最大特点就是法规范的“依赖”。换句话说，就是法定犯罪不是从来就有的，而是随着体现文明和统治秩序所需要的法规范的变化而变化，诚如贝卡利亚早在200多年以前就指出的“走私罪也是法律自身的产物”，^②因此其易变性较大。现在普遍认为走私犯罪属于法定犯罪，而刑法条文中有关走私犯罪的规定多数存在“违反海关法规”等表述情形，所以为了准确把握走私犯罪的本质特征，我们需要跳出刑法规范的思维定式，从刑法之外来探寻走私行为的本质属性。

（一）国内外关于“走私”的界说

从词义学的角度来看，一般认为走私是“违反海关法规，逃避海关检查，非法运输货物进出境的行为”。^③将走私与海关两者联系起来，而海关的历史由来已久，有学者通过考察海关史，认为我国西周时期的边境关就是我国海关

① 关于自然犯与法定犯区别的具体内容，参见[日]福田平：《行政刑法》，有斐阁1978年新版，第3页以下。转引自张明楷编：《外国刑法纲要》（第二版），清华大学出版社2007年版，第59页。另外，意大利犯罪学者加罗法洛从犯罪现象有无延续性的角度对二者进行了区分，详细内容参见[意]加罗法洛：《犯罪学》，耿伟、王新译，中国大百科全书出版社1996年版，第95页。

② [意]切萨雷·贝卡利亚：《论犯罪与刑罚》，黄风译，北京大学出版社2008年版，第87页。

③ 中国社会科学院语言研究所词典编辑室编：《现代汉语词典》（2002年增补本），商务印书馆2003年版，第1677页。

的起源。^① 并且我国从西周奴隶社会时期开始就有一些关于惩治走私行为的规定。例如,《周礼·司关》记载:“凡货不出于关者,举其货,罚其人。”这是说,凡是携带货物不经过关口而逃避监督检查的,就没收其货物,并处罚运送货物者。进入封建制时期,《秦律》规定严禁将珠玉偷运出境私卖。《汉律》规定严禁把兵器、铁器、铜钱等输出兵关,对丝绸和金银的对外贸易也由国家统一控制,以用来交换外国的马匹、珠宝。到了唐代,有关禁止走私的规定更加详尽,处罚更为严厉。按《唐律》规定:“依关市令,锦绫、罗縠、绸绢、丝布、牦牛尾、珍珠、金、银、铁,不得度西边、北边诸关及至边缘诸州。”“诸赍禁物私度关者,坐赃论。”对于私自与外国人交换兵器的,《唐律》规定的处罚更为严厉,甚至可以判处死刑。^② 此后,元、明、清各代无不对走私规定了严厉的刑罚,如《大清律例·兵律·关律》在“225.00 私出外境及违禁下海”中规定:“凡将马、牛、军需、铁货(未成军器)、铜钱、缎匹、绸绢、丝绵,私出外境货卖及下海者,杖一百;”“若将人口、军器出境及下海者,绞;因而走泄事情者,斩。”^③ 由此可见,走私罪“几乎与海关的历史一样悠久”。^④

同样地,一般认为,西方国家的走私犯罪是伴随着14~16世纪欧洲资本主义商品经济的出现而产生的,当时随着航海技术的发达带来海上交通的繁荣,商品贸易迅猛发展。面对外来商品的强大“入侵”和国内优质资源的流失,资本主义国家统治者不得不采取相应的措施来控制这种现象,进而维护本国的利益,于是设立海关以及制定商品出入境必须遵循的规则成为必然选择。

何为走私?在英语中用“smuggle”指称,即“进出口禁止商品而未缴税的行为,同时包括以瞒骗的方式将法律禁止的商品带进或者带出国家的行为。在普通法上,它是指将未缴税的商品、货物,或者禁止进出关境的货物带至海岸或带离海岸的行为。”^⑤ 在意大利语中用“contrabbandare”来指称,即除了表示违反国家法律或者政府法令的含义之外,还表示法律禁止入境或者出境、偷运或者偷带过境的商品或者物品。在日语里面则用“密輸”(みつゆ)来指称,即为秘密输出(入)。

① 邹瑞汉:《海关法制论》,中国海关出版社2002年版,第22页。

② 转引自莫开勤、颜茂昆主编:《走私犯罪》,中国人民公安大学出版社2003年版,第3页。

③ 参见《国学导航——大清律例》,载 <http://www.guoxue123.comshibu040101dql1017.htm>。

④ 张大春:《走私罪研究》,中国海关出版社2003年版,第3页。

⑤ Black's Law Dictionary (Fifth Edition), West Publishing, Co. 1979, p. 1246.