

JIANCHA



检察

疑难案例辨析

JIANCHA YINAN ANLI BIANXI

◎赵成主编



- 不服道路交通事故认定怎么办
- 购买伪造的银行存单的行为如何认定
- 如何理解过失犯罪中注意能力的判断标准
- 将使用的他人车辆变卖行为的如何认定
- 挂失他人银行卡并将卡内余额取走的行为如何定性
- 伪造国家机关证件的法律适用
- 如何确定用人单位与劳动者之间的劳动关系
- 无法登记的小产权房如何处分与赠与



中国人民公安大学出版社

检察疑难案例辨析

赵 成 主编

中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

检察疑难案例辨析/赵成主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2008. 12

ISBN 978 - 7 - 81139 - 367 - 5

I. 检… II. 赵 … III. 检察机关—案例—分析—大兴区 IV. D926. 32

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 201386 号

检察疑难案例辨析
JIANCHA YINAN ANLI BIANXI
赵 成 主编

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京市泰锐印刷厂

版 次: 2008 年 12 月第 1 版

印 次: 2008 年 12 月第 1 次

印 张: 10. 875

开 本: 880 毫米×1230 毫米 1/32

字 数: 276 千字

印 数: 1~2000 册

书 号: ISBN 978 - 7 - 81139 - 367 - 5/D · 316

定 价: 30. 00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zbs@cpsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253

读者服务部电话 (书店): (010) 83903257

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905637

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像分社电话: (010) 83905727

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换
版权所有 侵权必究

编辑委员会

主任:

赵成 北京市大兴区人民检察院检察长

副主任:

贺国川 北京市大兴区人民检察院副检察长

李继征 北京市大兴区人民检察院副检察长

郭和文 北京市大兴区人民检察院副检察长

毕惜茜 北京市大兴区人民检察院副检察长（挂职）
中国人民公安大学教授

袁枫 北京市大兴区人民检察院纪检组组长

王延文 北京市大兴区人民检察院反贪污贿赂局局长

委员:

张英杰 北京市大兴区人民检察院政治处副主任

张守林 北京市大兴区人民检察院检察委员会专职委员

李国明 北京市大兴区人民检察院党总支办公室主任

吴林 北京市大兴区人民检察院公诉一处处长

史金涛 北京市大兴区人民检察院公诉二处处长

于阳 北京市大兴区人民检察院侦查监督处处长

张亚军 北京市大兴区人民检察院反渎职侵权局局长

齐宝成 北京市大兴区人民检察院反贪污贿赂局侦查一处
处长

刘建波 北京市大兴区人民检察院反贪污贿赂局侦查二处
处长

- 张文英 北京市大兴区人民检察院控告申诉检察处处长
单秀兰 北京市大兴区人民检察院民事行政检察处处长
常江 北京市大兴区人民检察院监所检察处处长
刘丽 北京市大兴区人民检察院法律政策研究室主任
陈一娜 北京市大兴区人民检察院职务犯罪预防处处长
张颖 北京市大兴区人民检察院反贪污贿赂局办公室主任
徐振忠 北京市大兴区人民检察院技术处处长
汪丽红 北京市大兴区人民检察院政治处干部处处长
孟荣伟 北京市大兴区人民检察院政治处组宣处处长
许晓伟 北京市大兴区人民检察院办公室主任
杨军 北京市大兴区人民检察院纪检监察处处长
方秀敏 北京市大兴区人民检察院行政装备处处长
马国明 北京市大兴区人民检察院后勤服务中心主任
赵铁丰 北京市大兴区人民检察院法警大队副队长
吴玉彬 北京市大兴区人民检察院政治处综合处副处长

编辑委员会办公室

主任：

刘 丽 北京市大兴区人民检察院法律政策研究室主任

成 员：

王翠玲 北京市大兴区人民检察院法律政策研究室副主任

郭 红 北京市大兴区人民检察院法律政策研究室专职调
研员

石 晶 北京市大兴区人民检察院法律政策研究室专职调
研员

序 言

在纪念检察机关恢复重建三十周年的日子里，回首北京市大兴区人民检察院走过的光辉历程，每一位检察干警都会为之深感自豪和光荣！正是由于几代检察干警的无私奉献，才使大兴区人民检察院取得了今天的骄人业绩；正是由于几代检察干警忠于职守，才使大兴区人民检察院成为共和国法律监督机关坚实的组成部分。三十年来，大兴区人民检察院依法办理了数以万计的各类案件，为维护社会秩序、促进经济发展、确保一方平安作出了突出的贡献。呈现在读者面前的这本《检察疑难案例辨析》，汇集了近年来大兴区人民检察院办理的部分典型案例。尽管囿于篇幅的限制，我们无法将我院办理的更多案件收于其中，但仅从这本《检察疑难案例辨析》中，读者也能管窥我院干警的探索与奉献精神，引起共鸣，获得启示。

我们编写这本《检察疑难案例辨析》的目的有三：一是要以此来纪念检察机关恢复重建三十周年；二是要以此来展现我院检察干警的执法办案水平；三是要通过案例研究，岗位练兵，来进一步提升检察干警的业务素质。这本《检察疑难案例辨析》虽然只收录了近几年来本区发生的65件案例，但是它们却具有以下鲜明的特点：一是具有一定难度，或游离于罪与非罪之间，或难辨此罪与彼罪之界限；二是较为典型，所谓典型，一方面表现为案件本身确有一定难度，另一方面，则表现为案

件的发生又较为普遍，具有较强的示范意义；三是覆盖面较宽，入选的案例不仅涉及刑法规定的许多罪名，同时又不仅仅局限于刑事案例，其中也不乏民事行政申诉案例；四是体例清晰，全书每篇案例的编写体例均由四部分内容构成，即基本案情、争议焦点、分歧意见和评析意见。每篇案例言简意赅，但中心、重点突出，力求以案说法，以案辩理，总结经验，汲取教训，提升能力。我相信，具有以上特点的这本《检察疑难案例辨析》，一定会在岗位练兵活动中，为提高检察干警的业务素质发挥应有的作用。我们在今后的检察工作中，将使这样的思考和研讨继续深入。

当前，我院正在深入学习实践科学发展观，认真贯彻落实党中央和中央领导对检察工作的重要指示。北京市大兴区人民检察院将紧密围绕“强化法律监督，维护公平正义”这一检察工作主题，集中精力抓队伍建设，努力提高法律监督能力，为维护首都稳定、保障社会和谐、服务经济发展作出新的更大的贡献！

由于我们水平有限，难免有疏误之处，敬请不吝赐教。

趙 斌

2008年11月

| 目 录 |

第一部分 刑事篇

第一章 危害公共安全罪	(3)
第一节 以危险方法危害公共安全罪	(3)
董某某以危险方法危害公共安全案	
——如何认定酒后扬言用打火机“点火”	
加油站的行为	张树青 (3)
余某以危险方法危害公共安全案	
——因开斗气车造成一系列严重后果的	
行为构成以危险方法危害公共安全	
罪还是交通肇事罪	仝 蕾 (8)
第二节 破坏电力设备罪	(12)
牛某某破坏电力设备案	
——浅谈破坏电力设备罪	
与盗窃罪的区别	王春燕 (12)
第三节 交通肇事罪	(15)
冯某交通肇事案	
——不服道路交通事故认定怎么办	孙 磊 (15)

刘某某交通肇事案	
——交通肇事案件中冒名	
顶替行为如何定性	张一翔 (20)
第四节 重大责任事故罪	(25)
庄某某等重大责任事故案	
——一起厂房倒塌事件中	
的刑法问题	司左军 苑 媛 (25)
尹某某重大责任事故案	
——无建筑施工资格的小施工队建民房	
致人死亡的行为应如何定性	司左军 (30)
第二章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(36)
第一节 伪造金融票证罪	(36)
刘某某伪造金融票证案	
——购买伪造的银行存单的行为	
如何认定	司左军 张明理 (36)
第二节 信用卡诈骗罪	(41)
马某信用卡诈骗案	
——以虚构事实, 将银行卡挂失销户	
取走卡中钱财的行为如何认定	曹妍霞 (41)
第三节 销售侵权复制品罪	(46)
刘某某销售侵权复制品案	
——关于贩卖盗版光盘行为的	
法律适用问题	孙 磊 (46)
第四节 合同诈骗罪	(51)
徐某某合同诈骗案	
——利用口头合同诈骗如何定性	张仁杰 (51)

第五节 非法经营罪	(56)
杨某某等非法经营案	
——以宣传品牌的名义收取资金， 是集资诈骗还是非法经营	郭 红 (56)
李某非法经营案	
——私自扩编合法出版物并贩卖 牟利的行为应当如何认定	王 磊 (62)
侯某非法经营案	
——无合法经营资格贩卖盗版光盘行为 如何定性	刘艳华 (69)
第三章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	(75)
第一节 过失致人死亡罪	(75)
芦某等过失致人死亡案	
——未经过正式批准的城管队员以索财为目的 非法拦截车辆致人死亡构成何罪	吴 林 (75)
第二节 故意伤害罪	(80)
张某某等故意伤害案	
——有预谋但未致伤人的行为如何认定 ...	司左军 (80)
梁某故意伤害案	
——持刀砍伤小偷的行为应当如何定性 ...	苑 媛 (86)
陈某故意伤害案	
——数罪并罚的适用	谭彬彬 (90)
第三节 过失致人重伤罪	(93)
许某过失致人重伤案	
——如何理解过失犯罪中 注意能力的判断标准	张仁杰 (93)

第四节 诬告陷害罪	(97)
王某诬告陷害案	
——一起“强奸”案件中	
“被害人”是否有罪	赵铁英 (97)
第四章 侵犯财产罪	(101)
第一节 抢劫罪	(101)
白某某等抢劫案	
——如何认定实施暴力侵犯人身权利	
和索要钱财的行为	郭艳春 (101)
刘某某等抢劫案	
——携带水果刀欲行抢劫被查获	
认定为何种犯罪形态	张明理 (106)
陈某、成某抢劫案	
——被害人因误解弃车而逃，嫌疑人	
将车辆开走并企图据为己有，	
是否成立抢劫罪	张 颖 (110)
邵某抢劫案	
——提供住处、保管赃物、参与分赃	
构成抢劫罪共犯	郭艳春 (114)
王某等抢劫案	
——盗窃转化为抢劫，望风同伙	
是否同罪	张 颖 (120)
第二节 盗窃罪	(123)
董某盗窃案	
——盗窃高速路中央隔离带	
螺丝钉行为应如何认定	刘 丽 (123)

- 竇某某盗窃罪
——开单位车外出卖废品后将
车异地出卖的行为应如何定性 …… 刘 丽 (127)
- 赵某等盗窃罪
——共谋均赃但分头行动者是
否构成共同犯罪 …………… 孙 磊 (131)
- 林某盗窃罪
——浅谈诈骗罪、盗窃罪、抢夺罪的区分 … 司左军 (134)
- 李某等盗窃罪
——盗窃间接正犯与三角
诈骗的区分 …………… 吴 林 张树青 (140)
- 王某、路某盗窃罪
——在开放性仓库内具有不完全保管权的职工盗窃本单位
代为保管财物的行为应如何定性 … 贺美荣 (147)
- 牛某等盗窃罪
——对多次盗窃构成犯罪的理解 ……… 刘艳华 (150)
- 第三节 诈骗罪 …………… (155)
- 肖某诈骗案
——如何区分诈骗罪与职务侵占
罪、一般民事纠纷…………… 司左军 (155)
- 胡某诈骗案
——盗窃被涂改的支票并使用的行为
应如何定性 …………… 王宏平 (161)
- 王某诈骗案
——房地产经纪公司业务员利用虚构公证员、
伪造公证书的形式骗取房款的行为是诈
骗还是职务侵占 …………… 杨 杰 (170)

范某诈骗案

——在取得的空白转账支票上填写虚假金额，骗取
他人的合法财物的行为如何认定 …… 孙 磊 (173)

第四节 侵占罪 …… (179)

马某侵占案

——挂失他人银行卡并将卡内
余额取走的行为应如何定性 …… 郭 海 (179)

郝某侵占案

——取走为他人保存的工资卡内
钱的行为如何定性 …… 董继承 赵红媛 (182)

李某侵占案

——将使用的他人车辆变卖的行为如何
认定 …… 陈文莉 (186)

第五节 职务侵占罪 …… (191)

张某职务侵占案

——公司的法律顾问为公司索要欠款
后将款项冒领的行为如何认定 …… 杨 杰 (191)

第六节 敲诈勒索罪 …… (195)

牟某敲诈勒索案

——将壁虎放入啤酒中向酒厂
索要赔偿应如何定性 …… 王春燕 (195)

第五章 妨害社会管理秩序罪 …… (199)

第一节 伪造、买卖国家机关证件罪 …… (199)

鲍某伪造、买卖国家机关证件案

——伪造国家机关证件的法律
适用 …… 于 阳 刘艳华 (199)

第二节 聚众扰乱社会秩序罪	(203)
刘某某等聚众扰乱社会秩序案	
——如何认定村民因不满村委会	
工作而封锁村委会的行为	司左军 (203)
第三节 寻衅滋事罪	(208)
刘某寻衅滋事案	
——刑事案件中如何运用间接证据	王翠玲 (208)
郝某某寻衅滋事案	
——发泄怒气持枪射击他人	
汽车的行为如何定性	司左军 (215)
第四节 帮助毁灭证据罪	(220)
渠某帮助毁灭证据案	
——包庇罪的客观行为能否作限制解释 ..	司左军 (220)
第五节 销售赃物罪	(224)
陈某某、李某某诈骗销售赃物案	
——如何确定销售赃物案中的“明知”	
.....	张一翔 (224)
第六节 医疗事故罪	(231)
申某医疗事故案	
——家庭接生员超越执业地点接生	
造成婴儿死亡如何定性	王 磊 (231)
第七节 贩卖毒品罪	(236)
张某贩卖毒品案	
——累犯与毒品犯罪再犯竞合时的	
法律适用问题	张仁杰 (236)
第六章 贪污贿赂罪	(243)
第一节 贪污罪	(243)

- 王某某等贪污案
——集体所有制企业的身份如何确定 … 张一翔 (243)
- 张某某贪污案
——贪污罪犯罪构成相关问题探讨 …… 刘彦国 (248)
- 第二节 挪用公款罪 …………… (254)
- 刘某挪用公款案
——“公款私存、边存边还、赚取利息”
行为的数额如何认定 …………… 张树青 (254)
- 第三节 受贿罪 …………… (258)
- 苏某某、李某某受贿案
——退休后被返聘是否构成国家
工作人员身份的延续 …………… 贾 森 (258)
- 第四节 行贿罪 …………… (262)
- 潘某行贿案
——如何区分单位行贿与个人行贿 …… 贾 森 (262)

第二部分 民事行政篇

- 李某诉村委会财产损害赔偿纠纷案
——举证责任转移原则的适用 …………… 彭孟起 (269)
- 张武析产权纠纷案
——谈我国继承法的一点不足 …………… 刘 涛 (273)
- 闫某申诉案
——如何确定用人单位与劳动
者之间的劳动关系 …………… 孙占京 刘 涛 (278)
- 姚某申诉案
——是合同履行纠纷还是表见代理行为 …… 孙占京 (288)

- 王某某诉镇政府行政侵权纠纷案
——一份通知书引起的诉讼该如何认定 …… 孟朝霞 (292)
- 李某某请求撤销集体土地宅基地使用证申诉案
——当事人与某国土资源分局向第三人
核发集体土地宅基地使用证的行为
是否存在法律上的利害关系 …… 蒋 颖 (296)
- 王某商品房买卖合同纠纷案
——买卖房屋, 税费谁承担 …… 蒋 颖 (302)
- 杨某、王某商品房买卖合同纠纷案
——部分共有人擅自出卖共有
不动产行为的效力将如何认定 …… 刘 琳 (308)
- 李某、洪某商品房买卖合同纠纷案
——浅谈不动产交易中
登记要件的效力问题 …… 刘 琳 (314)
- 王某等小产权房权属纠纷案
——无法登记的小产权房
如何处分与赠与 …… 孟朝霞 蒋 颖 (321)