



ZHIWU FANZUI LI'AN BIAOZHUN YU SIFA SHIYONG

职务犯罪 立案标准与司法适用

杨书文
韩耀元◎著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

职务犯罪

立案标准与司法适用

ZHIWU FANZUI LI'AN BIAOZHUN YU SIFA SHIYONG

杨书文 韩耀元◎著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

职务犯罪立案标准与司法适用 / 杨书文, 韩耀元著.
北京: 法律出版社, 2009. 5
ISBN 978 - 7 - 5036 - 9254 - 3

I. 职… II. ①杨…②韩… III. ①职务犯罪—立案—标准—中国—指南②职务犯罪—立案—法律适用—中国—指南 IV. D924. 393 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 019197 号

职务犯罪立案标准与司法适用
杨书文 韩耀元 / 著

编辑统筹 法律出版社
策划编辑 郑 导
责任编辑 郑 导
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

责任印制 张宇东

开本 787 × 960 毫米 1/16

印张 30

字数 575 千

版本 2009 年 5 月第 1 版

印次 2009 年 5 月第 1 次印刷

法律出版社(北京市丰台区莲花池西里 7 号 100073)

网址 / www.lawpress.com.cn

电子邮件 / info@lawpress.com.cn

销售热线 / 010 - 63939792/9779

咨询电话 / 010 - 63939796

中国法律图书有限公司(北京市丰台区莲花池西里 7 号 100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

北京分公司 / 010 - 62534456

上海公司 / 021 - 62071010/1636

深圳公司 / 0755 - 83072995

西安分公司 / 029 - 85388843

重庆公司 / 023 - 65382816/2908

第一法律书店 / 010 - 63939781/9782

书号: ISBN 978 - 7 - 5036 - 9254 - 3

定价: 78.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

自序

本书是应法律出版社之约组织编写的。在编写之前,我们琢磨,类似这个选题的书已经不算少了,再编写类似内容的书应该从哪里进行突破?如何才能得到读者的喜爱与好评?我们把这个问题看得很重很重,因为读者的喜爱中包含我们的人品与敬业。

想来想去,我们决定从实用性入手,设身处地地品味一个司法实务人员需要什么样的书,把满足司法实务工作者的需要作为第一标准,着力解决现实工作中遇到的重点、难点、疑点问题,使读者从这本书中能够找到解决实际问题的答案,这是我们的第一个追求;第二,我们选择了新。反贪污贿赂、反渎职侵权的立法在创新、司法实践在创新,新罪名、新类型的犯罪也在不断出现,把握一个新字,把新出台的法律、司法解释、立案标准原原本本地诠释给读者、系统地告诉读者,满足读者渴望学习新法律、司法解释和立案标准的需要。第三,我们选择了准确。在关键问题的诠释上,力求做到每一句话都有依据,都能够在法律、司法解释和立案标准中找到出处。也只有做到了准,才能提升这本书的权威性。第四,我们选择了开放性。对一些有争论的问题,我们力求列出主要的代表观点,将它们全面地展现给读者,既表明我们的观点,又让同志们多一些选择,启迪思考,独立判断。

我们都是长期从事反贪污贿赂、反渎职侵权理论与实践工作的人。杨书文同志在反贪污贿赂一线工作了15个年头,在反渎职侵权一线工作四个年头,在基层做过反贪科长、检察长,现工作在最高人民检察院渎职侵权检察厅,任副厅级检察员。在最高人民检察院反贪污贿赂总局、渎职侵权检察厅直接经手查办过一批在全国有重要影响的贪污贿赂、渎职侵权犯罪大案要案,直接参与了1993年—1994年《反贪污贿赂法(草案)》的研究起草工作,经历并部分参与1997年《刑法》修订、1999年最高人民检察院《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)》、2005年最高人民检察院《关于渎职侵权犯罪案件立案标准的规定》制定的具体工作,是许多重要法律、司法解释起草制定工作的见证人。韩耀元同志早年毕业于中国人民大学法学院,获得刑法学博士学位,现任最高人民检察院法律政策

研究室法律应用处处长、副厅级检察员。韩耀元同志多年来一直从事刑事法律应用研究工作,参与1997年《刑法》的修订工作,是1999年最高人民检察院《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)》、2005年最高人民检察院《关于渎职侵权犯罪案件立案标准的规定》以及多个《刑法》修正案的研究起草者之一,在全国刑法学界具有较高的知名度。杨书文、韩耀元同志经常深入基层调查研究,对基层侦查、起诉、审判、辩护人员的法律需求有较深入的了解,担当理论与实践的桥梁,编写《职务犯罪立案标准与法律适用》具有许多优势和便利条件。

本书由杨书文同志与韩耀元同志合著。杨书文同志主笔贪污贿赂犯罪、侵犯犯罪部分,韩耀元同志主笔渎职犯罪部分。全书成稿后,杨书文同志、韩耀元同志又交叉审核把关,力求减少纰漏。全书共分为三编五十五章,以一个罪名为一章,分别按照“概念和犯罪构成”、“立案标准解析”、“法律适用需要注意的问题”和“刑事处罚”四部分进行写作。非常适合从事侦查、审查逮捕、审查起诉、审判和辩护等实务工作人员阅读,作为案头常备参考书;对大专院校学生和其他从事法律顾问、法律实务工作的同志学习掌握反贪污贿赂、反渎职侵权犯罪方面的法律、司法解释和立案标准有较好的帮助作用。

尽管编写前我们做了大量的准备工作,收集到许多最新的立法、司法解释、立案标准和其他规范性文件,参阅了近年来发表在相关载体上的同类文章和书刊,但是由于近年来关于反贪污贿赂、反渎职侵权犯罪方面的立法、司法解释发展很快,相关文章和出版物观点激扬,新观点、新意见层出不穷,我们收集的资料恐难以全尽,吸收的观点也难以全面,其中的疏漏在所难免,希望各位读者不吝赐教,以便今后有可能再版时补正。在编写这本书的过程中,我们得到了法律出版社郑导以及其他许多同志的帮助,参考了相关人员的文章和出版物,从中学到了不少有益的知识,在此深表感谢。

杨书文 韩耀元
二〇〇九年三月

目 录

第一编 贪污贿赂罪

第一章 贪污罪	(3)
一、贪污罪的概念和犯罪构成	(3)
二、贪污罪立案标准解析	(14)
三、贪污罪法律适用需要注意的问题	(15)
四、贪污罪的处罚	(20)
第二章 挪用公款罪	(22)
一、挪用公款罪的概念和犯罪构成	(22)
二、挪用公款罪立案标准解析	(27)
三、挪用公款罪法律适用需要注意的问题	(28)
四、挪用公款罪的处罚	(35)
第三章 受贿罪	(36)
一、受贿罪的概念和犯罪构成	(36)
二、受贿罪立案标准解析	(44)
三、受贿罪法律适用需要注意的问题	(44)
四、受贿罪的处罚	(63)
第四章 单位受贿罪	(64)
一、单位受贿罪的概念和犯罪构成	(64)
二、单位受贿罪立案标准解析	(67)
三、单位受贿罪法律适用需要注意的问题	(67)
四、单位受贿罪的处罚	(69)
第五章 行贿罪	(71)
一、行贿罪的概念和犯罪构成	(71)
二、行贿罪立案标准解析	(72)
三、行贿罪法律适用需要注意的问题	(73)
四、行贿罪的处罚	(80)
第六章 对单位行贿罪	(81)
一、对单位行贿罪的概念和犯罪构成	(81)

二、对单位行贿罪立案标准解析	(83)
三、对单位行贿罪法律适用需要注意的问题	(84)
四、对单位行贿罪的处罚	(86)
第七章 介绍贿赂罪	(87)
一、介绍贿赂罪的概念和犯罪构成	(87)
二、介绍贿赂罪立案标准解析	(89)
三、介绍贿赂罪法律适用需要注意的问题	(91)
四、介绍贿赂罪的处罚	(93)
第八章 单位行贿罪	(94)
一、单位行贿罪的概念和犯罪构成	(94)
二、单位行贿罪立案标准解析	(97)
三、单位行贿罪法律适用需要注意的问题	(98)
四、单位行贿罪的处罚	(100)
第九章 巨额财产来源不明罪	(102)
一、巨额财产来源不明罪的概念和犯罪构成	(102)
二、巨额财产来源不明罪立案标准解析	(105)
三、巨额财产来源不明罪法律适用需要注意的问题	(105)
四、巨额财产来源不明罪的处罚	(110)
第十章 隐瞒境外存款罪	(111)
一、隐瞒境外存款罪的概念和犯罪构成	(111)
二、隐瞒境外存款罪立案标准解析	(113)
三、隐瞒境外存款罪法律适用需要注意的问题	(114)
四、隐瞒境外存款罪的处罚	(116)
第十一章 私分国有资产罪	(117)
一、私分国有资产罪的概念和犯罪构成	(117)
二、私分国有资产罪立案标准解析	(120)
三、私分国有资产罪法律适用需要注意的问题	(121)
四、私分国有资产罪的处罚	(123)
第十二章 私分罚没财物罪	(124)
一、私分罚没财物罪的概念和犯罪构成	(124)
二、私分罚没财物罪立案标准解析	(127)
三、私分罚没财物罪法律适用需要注意的问题	(127)
四、私分罚没财物罪的处罚	(129)

第二编 渎职罪

第一章 滥用职权罪	(133)
一、滥用职权罪的概念和犯罪构成	(133)
二、滥用职权罪立案标准解析	(137)
三、滥用职权罪法律适用需要注意的问题	(142)
四、滥用职权罪的处罚	(143)
第二章 玩忽职守罪	(145)
一、玩忽职守罪的概念和犯罪构成	(145)
二、玩忽职守罪立案标准解析	(151)
三、玩忽职守罪法律适用需要注意的问题	(158)
四、玩忽职守罪的处罚	(168)
第三章 故意泄露国家秘密罪	(170)
一、故意泄露国家秘密罪的概念和犯罪构成	(170)
二、故意泄露国家秘密罪立案标准解析	(172)
三、故意泄露国家秘密罪法律适用需要注意的问题	(175)
四、故意泄露国家秘密罪的处罚	(177)
第四章 过失泄露国家秘密罪	(178)
一、过失泄露国家秘密罪的概念和犯罪构成	(178)
二、过失泄露国家秘密罪立案标准解析	(179)
三、过失泄露国家秘密罪法律适用需要注意的问题	(183)
四、过失泄露国家秘密罪的处罚	(184)
第五章 徇私枉法罪	(185)
一、徇私枉法罪的概念和犯罪构成	(185)
二、徇私枉法罪立案标准解析	(186)
三、徇私枉法罪法律适用需要注意的问题	(191)
四、枉法追诉、裁判罪的处罚	(192)
第六章 民事、行政枉法裁判罪	(193)
一、民事、行政枉法裁判罪的概念和犯罪构成	(193)
二、民事、行政枉法裁判罪立案标准解析	(194)
三、民事、行政枉法裁判罪法律适用需要注意的问题	(198)
四、民事、行政枉法裁判罪的处罚	(199)
第七章 执行判决、裁定失职罪	(200)
一、执行判决、裁定失职罪的概念和犯罪构成	(200)
二、执行判决、裁定失职罪立案标准解析	(201)

三、执行判决、裁定失职罪法律适用需要注意的问题	(203)
四、执行判决、裁定失职罪的处罚	(203)
第八章 执行判决、裁定滥用职权罪	(204)
一、执行判决、裁定滥用职权罪的概念和犯罪构成	(204)
二、执行判决、裁定滥用职权罪立案标准解析	(205)
三、执行判决、裁定滥用职权罪法律适用需要注意的问题	(207)
四、执行判决、裁定滥用职权罪的处罚	(208)
第九章 枉法仲裁罪	(209)
一、枉法仲裁罪的概念和犯罪构成	(209)
二、枉法仲裁罪立案标准解析	(211)
三、枉法仲裁罪法律适用需要注意的问题	(211)
四、枉法仲裁罪的处罚	(212)
第十章 私放在押人员罪	(213)
一、私放在押人员罪的概念和犯罪构成	(213)
二、私放在押人员罪立案标准解析	(214)
三、私放在押人员罪法律适用需要注意的问题	(217)
四、私放在押人员罪的处罚	(219)
第十一章 失职致使在押人员脱逃罪	(220)
一、失职致使在押人员脱逃罪的概念和犯罪构成	(220)
二、失职致使在押人员脱逃罪立案标准解析	(221)
三、失职致使在押人员脱逃罪法律适用需要注意的问题	(223)
四、失职致使在押人员脱逃罪的处罚	(225)
第十二章 徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪	(226)
一、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪的概念和犯罪构成	(226)
二、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪立案标准解析	(228)
三、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪法律适用需要注意的问题	(231)
四、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪的处罚	(233)
第十三章 徇私舞弊不移交刑事案件罪	(234)
一、徇私舞弊不移交刑事案件罪的概念和犯罪构成	(234)
二、徇私舞弊不移交刑事案件罪立案标准解析	(235)
三、徇私舞弊不移交刑事案件罪法律适用需要注意的问题	(239)
四、徇私舞弊不移交刑事案件罪的处罚	(240)
第十四章 滥用管理公司、证券职权罪	(241)
一、滥用管理公司、证券职权罪的概念和犯罪构成	(241)
二、滥用管理公司、证券职权罪立案标准解析	(243)

三、滥用管理公司、证券职权罪法律适用需要注意的问题	(248)
四、滥用管理公司、证券职权罪的处罚	(252)
第十五章 徇私舞弊不征、少征税款罪	(253)
一、徇私舞弊不征、少征税款罪的概念和犯罪构成	(253)
二、徇私舞弊不征、少征税款罪立案标准解析	(255)
三、徇私舞弊不征、少征税款罪法律适用需要注意的问题	(258)
四、徇私舞弊不征、少征税款罪的处罚	(261)
第十六章 徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪	(262)
一、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪的概念和犯罪构成	(262)
二、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪立案标准解析	(263)
三、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪法律适用需要注意的 问题	(267)
四、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪的处罚	(270)
第十七章 违法提供出口退税凭证罪	(271)
一、违法提供出口退税凭证罪的概念和犯罪构成	(271)
二、违法提供出口退税凭证罪立案标准解析	(272)
三、违法提供出口退税凭证罪法律适用需要注意的问题	(276)
四、违法提供出口退税凭证罪的处罚	(280)
第十八章 国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪	(281)
一、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪的概念和犯罪构成	(281)
二、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪立案标准解析	(282)
三、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪法律适用需要注意的 问题	(283)
四、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪的处罚	(285)
第十九章 违法发放林木采伐许可证罪	(286)
一、违法发放林木采伐许可证罪的概念和犯罪构成	(286)
二、违法发放林木采伐许可证罪立案标准解析	(288)
三、违法发放林木采伐许可证罪法律适用需要注意的问题	(292)
四、违法发放林木采伐许可证罪的处罚	(293)
第二十章 环境监管失职罪	(294)
一、环境监管失职罪的概念和犯罪构成	(294)
二、环境监管失职罪立案标准解析	(297)
三、环境监管失职罪法律适用需要注意的问题	(302)
四、环境监管失职罪的处罚	(303)
第二十一章 传染病防治失职罪	(304)

一、传染病防治失职罪的概念和犯罪构成	(304)
二、传染病防治失职罪立案标准解析	(306)
三、传染病防治失职罪法律适用需要注意的问题	(309)
四、传染病防治失职罪的处罚	(311)
第二十二章 非法批准征用、占用土地罪	(312)
一、非法批准征用、占用土地罪的概念和犯罪构成	(312)
二、非法批准征用、占用土地罪立案标准解析	(313)
三、非法批准征用、占用土地罪法律适用需要注意的问题	(317)
四、非法批准征用、占用土地罪的处罚	(318)
第二十三章 非法低价出让国有土地使用权罪	(319)
一、非法低价出让国有土地使用权罪的概念和犯罪构成	(319)
二、非法低价出让国有土地使用权罪立案标准解析	(320)
三、非法低价出让国有土地使用权罪法律适用需要注意的问题	(323)
四、非法低价出让国有土地使用权罪的处罚	(324)
第二十四章 放纵走私罪	(325)
一、放纵走私罪的概念和犯罪构成	(325)
二、放纵走私罪立案标准解析	(326)
三、放纵走私罪法律适用需要注意的问题	(328)
四、放纵走私罪的处罚	(329)
第二十五章 商检徇私舞弊罪	(330)
一、商检徇私舞弊罪的概念和犯罪构成	(330)
二、商检徇私舞弊罪立案标准解析	(331)
三、商检徇私舞弊罪法律适用需要注意的问题	(334)
四、商检徇私舞弊罪的处罚	(335)
第二十六章 商检失职罪	(336)
一、商检失职罪的概念和犯罪构成	(336)
二、商检失职罪立案标准解析	(338)
三、商检失职罪法律适用需要注意的问题	(343)
四、商检失职罪的处罚	(345)
第二十七章 动植物检疫徇私舞弊罪	(346)
一、动植物检疫徇私舞弊罪的概念和犯罪构成	(346)
二、动植物检疫徇私舞弊罪立案标准解析	(350)
三、动植物检疫徇私舞弊罪法律适用需要注意的问题	(353)
四、动植物检疫徇私舞弊罪的处罚	(354)
第二十八章 动植物检疫失职罪	(355)

一、动植物检疫失职罪的概念和犯罪构成	(355)
二、动植物检疫失职罪立案标准解析	(357)
三、动植物检疫失职罪法律适用需要注意的问题	(362)
四、动植物检疫失职罪的处罚	(363)
第二十九章 放纵制售伪劣商品犯罪行为罪	(364)
一、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的概念和犯罪构成	(364)
二、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪立案标准解析	(365)
三、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪法律适用需要注意的问题	(369)
四、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的处罚	(370)
第三十章 办理偷越国(边)境人员出入境证件罪	(371)
一、办理偷越国(边)境人员出入境证件罪的概念和犯罪构成	(371)
二、办理偷越国(边)境人员出入境证件罪立案标准解析	(372)
三、办理偷越国(边)境人员出入境证件罪法律适用需要注意的问题	(373)
四、办理偷越国(边)境人员出入境证件罪的处罚	(374)
第三十一章 放行偷越国(边)境人员罪	(375)
一、放行偷越国(边)境人员罪的概念和犯罪构成	(375)
二、放行偷越国(边)境人员罪立案标准解析	(376)
三、放行偷越国(边)境人员罪法律适用需要注意的问题	(376)
四、放行偷越国(边)境人员罪的处罚	(377)
第三十二章 不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪	(378)
一、不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪的概念和犯罪构成	(378)
二、不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪立案标准解析	(379)
三、不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪法律适用需要注意的问题	(382)
四、不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪的处罚	(383)
第三十三章 阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪	(384)
一、阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪的概念和犯罪构成	(384)
二、阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪立案标准解析	(385)
三、阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪法律适用需要注意的问题	(387)
四、阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪的处罚	(389)
第三十四章 帮助犯罪分子逃避处罚罪	(390)
一、帮助犯罪分子逃避处罚罪的概念和犯罪构成	(390)
二、帮助犯罪分子逃避处罚罪立案标准解析	(391)
三、帮助犯罪分子逃避处罚罪法律适用需要注意的问题	(394)
四、帮助犯罪分子逃避处罚罪的处罚	(395)
第三十五章 招收公务员、学生徇私舞弊罪	(396)

一、招收公务员、学生徇私舞弊罪的概念和犯罪构成	(396)
二、招收公务员、学生徇私舞弊罪立案标准解析	(398)
三、招收公务员、学生徇私舞弊罪法律适用需要注意的问题	(401)
四、招收公务员、学生徇私舞弊罪的处罚	(402)
第三十六章 失职造成珍贵文物损毁、流失罪	(403)
一、失职造成珍贵文物损毁、流失罪的概念和犯罪构成	(403)
二、失职造成珍贵文物损毁、流失罪立案标准解析	(408)
三、失职造成珍贵文物损毁、流失罪法律适用需要注意的问题	(411)
四、失职造成珍贵文物损毁、流失罪的处罚	(415)

第三编 国家机关工作人员利用职权实施的侵犯 公民人身权利、民主权利犯罪

第一章 非法拘禁罪	(419)
一、非法拘禁罪的概念和犯罪构成	(419)
二、非法拘禁罪立案标准解析	(421)
三、非法拘禁罪法律适用需要注意的问题	(424)
四、非法拘禁罪的处罚	(426)
第二章 非法搜查罪	(427)
一、非法搜查罪的概念和犯罪构成	(427)
二、非法搜查罪立案标准解析	(429)
三、非法搜查罪法律适用中需要注意的问题	(431)
四、非法搜查罪的处罚	(433)
第三章 刑讯逼供罪	(434)
一、刑讯逼供罪的概念和犯罪构成	(434)
二、刑讯逼供罪立案标准解析	(436)
三、刑讯逼供罪法律适用需要注意的问题	(437)
四、刑讯逼供罪的处罚	(441)
第四章 暴力取证罪	(442)
一、暴力取证罪的概念和犯罪构成	(442)
二、暴力取证罪立案标准解析	(443)
三、暴力取证罪法律适用需要注意的问题	(444)
四、暴力取证罪的处罚	(445)
第五章 虐待被监管人罪	(446)
一、虐待被监管人罪的概念和犯罪构成	(446)

二、虐待被监管人罪立案标准解析	(448)
三、虐待被监管人罪法律适用需要注意的问题	(449)
四、虐待被监管人罪的处罚	(451)
第六章 报复陷害罪	(452)
一、报复陷害罪的概念和犯罪构成	(452)
二、报复陷害罪的立案标准解析	(454)
三、报复陷害罪法律适用需要注意的问题	(454)
四、报复陷害罪的处罚	(456)
第七章 破坏选举罪	(457)
一、破坏选举罪的概念和犯罪构成	(457)
二、破坏选举罪立案标准解析	(458)
三、破坏选举罪法律适用需要注意的问题	(460)
四、破坏选举罪的处罚	(461)

第一编

贪污贿赂罪

第一章 贪污罪

一、贪污罪的概念和犯罪构成

贪污罪是指,国家工作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公共财物的行为。

按照我国现行刑法和有关司法解释的规定,贪污罪的犯罪构成有两种情形:一种是一般情形的贪污罪;另一种是以贪污论和依照贪污罪定罪处罚情形的贪污罪。

(一)一般情形贪污罪的犯罪构成

1. 犯罪主体

贪污罪的犯罪主体是国家工作人员。根据《刑法》第93条规定,国家工作人员的范围包括:国家机关中从事公务的人员,国有公司、企业、事业单位、人民团体中从事公务的人员和国家机关、国有公司、企业、事业单位委派到非国有公司、企业、事业单位、社会团体从事公务的人员,以及其他依照法律从事公务的人员。

2. 犯罪主观方面

贪污罪在主观上表现为直接故意,并以非法占有公共财物为目的。贪污罪的行为人在主观上必须是故意采取侵吞、窃取、骗取等手段,将公共财物非法占为己有。是否具有非法占有的目的,是贪污罪区别于挪用公款罪,以及贪污罪罪与非罪的界限。过失不能构成贪污罪。

有一种观点认为,贪污罪既可以表现为直接故意,也可以表现为间接故意。我们认为这种观点是不正确的。贪污罪在主观上只能表现为直接故意。《刑法》第382条第1款规定:“国家工作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公共财物的,是贪污罪。”这里,法律关于贪污罪的手段和非法性的规定,已经为贪污罪构成的主观要件打上了标签。侵吞、窃取、骗取,每一种手段都只能由直接故意构成。我国刑法理论认为,犯罪的故意由认识因素和意志因素两部分构成。直接故意和间接故意的区别在于这两个因素强弱程度的不同。直接故意的认识因素,是指明知自己的行为会发生危害社会的结果,即认识到其行为与