

『三位一体』预防非国有企业 财产性偏离行为研究

黄文涛 著

——以北京市非国有企业为例



经济管理出版社
ECONOMY & MANAGEMENT PUBLISHING HOUSE

『三位一体』预防非国有企业 财产性偏离行为研究

——以北京市非国有企业为例

黄文涛 著



经济管理出版社
ECONOMY & MANAGEMENT PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

“三位一体”预防非国有企业财产性偏离行为研究——以北京市非国有企业为例/黄文涛著. —北京: 经济管理出版社, 2018. 3

ISBN 978-7-5096-5641-9

I. ①三… II. ①黄… III. ①私营企业—企业管理—研究—北京
IV. ①F279. 245

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 015832 号

组稿编辑: 高 娅

责任编辑: 高 娅

责任印制: 黄章平

责任校对: 赵天宇

出版发行: 经济管理出版社

(北京市海淀区北蜂窝 8 号中雅大厦 A 座 11 层 100038)

网 址: www.E-mp.com.cn

电 话: (010) 51915602

印 刷: 三河市延风印装有限公司

经 销: 新华书店

开 本: 720mm×1000mm/16

印 张: 12.5

字 数: 186 千字

版 次: 2018 年 4 月第 1 版 2018 年 4 月第 1 次印刷

书 号: ISBN 978-7-5096-5641-9

定 价: 58.00 元

· 版权所有 翻印必究 ·

凡购本社图书, 如有印装错误, 由本社读者服务部负责调换。

联系地址: 北京阜外月坛北小街 2 号

电话: (010) 68022974 邮编: 100836

职务犯罪不仅发生在国家机关、国有企业、事业单位和人民团体之中，也发生在非国有企业中，但是在我国非国有企业中包括非国家工作人员受贿罪、职务侵占罪在内的职务犯罪却长期没有得到学界应有的重视。随着我国经济的发展，非国有企业中的职务犯罪给社会造成的损失也越来越大，法学工作者开始意识到预防非国有企业职务犯罪的重要性。其实就预防职务犯罪来说，管理学的方法比法学的方法更有效。

有证据表明，非国有企业中的偏离行为特别是财产性偏离行为与职务犯罪行为是互相转化的关系，因此如果企业可以预防偏离行为，也就必然可以在预防职务犯罪行为方面发挥作用，同时对比法学界通过惩罚来预防犯罪的方法，预防偏离行为来预防犯罪的方法更彻底、更直接。

本书通过深入访谈、发放调查问卷、案例分析等方法，剖析偏离行为产生的主要原因，进而从管理者和员工的视角总结在实践中可以预防偏离行为的方法。依据所调查的结果和企业的实际情况，本书提出了“三位一体”预防偏离行为的体系。该体系的核心在于，将非国有企业人员分为高层管理者、中层管理者和普通员工三个层次，根据各个层次人员偏离行为的特点、产生的原因，分别制定预防措施。在这些预防措施中，有些措施只适用于特定层次的人员，有些措施却可以适用于全部三个层次的人员。所有预防措施都是相互配合、共同发挥作用的，它们紧紧地围绕着预防偏离行为、预防职务犯罪行为这一中心，构成了一个有效的预防体系。

世界上每一个国家都面临着职务犯罪问题，中国也不例外。中国在面临高速发展的同时，也必然承受着职务犯罪所带来的巨大损失。中国一直关注着经济腐败的问题，但是关注重点主要是在国家机关、国家企业上，关于民营企业预防职务犯罪的问题却没有得到应有的重视。现有数据越来越多地表明职务犯罪每年给民营企业造成巨大的损失，因此，如何在民营企业预防职务犯罪的问题就摆在法律人面前。

此书以黄文涛同学的博士学位论文为基础加工而成。作为他的博士学位论文的联合导师，我参与了对他的博士学位论文的指导。作为一个成功的律师，黄文涛同学在实务活动当中，长期以来，一直关注民营企业中的职务犯罪行为，并且希望能够找到某种方式，从源头来预防民营企业的职务犯罪行为。经过调查，他发现民营企业职务犯罪中的非国家工作人员受贿罪、职务侵占罪，多半是由民营企业中的管理人员的违反规范行为即书中所谓财产性偏离行为转化而来的，预防管理人员的职务犯罪行为，只有建立严密的规范制度，从预防管理人员的越轨行为开始。因此，在本书中，他提出了建立三位一体的预防财产性偏离行为体系，希望通过这种方式来实现预防职务犯罪的目的。

和我国有关单位即组织体犯罪源自其中的组成人员的违法决定的理解不同，西方社会从公司治理的角度出发，认为单位的违法行为并不完全是单位内部的自然人的某个决定造成的，而是单位固有的管理体制的不完善或者组织结构当中存在的某种缺陷所导致的。对于这种由于单位组织本身

“三位一体”预防非国有企业财产性偏离行为研究

——以北京市非国有企业为例

的缺陷或者不完善所导致的违法犯罪行为，仅仅处罚其中的自然人是远远不够的，还必须进行相关的制度性变革。本书从某种意义上讲，也是与这种思想相吻合的。

衷心希望黄文涛博士的这本书能够为广大民营企业在预防财产性偏离行为和职务犯罪行为方面提供借鉴。

是为序！

清华大学法学院教授 黎宏

2017年12月27日

The book you are going to read is important for China and for the rest of the world because the author, Dr. Huang Wentao, brings a lot of light on the topic of corruption. Each year the Global Risk Report mentions corruption as one of the major problems of all societies. It is important problem it continues to exist at a fairly high level in many countries despite it being illegal and morally condemnable. Corruption is also a bad societal disease from a purely economic standpoint: it increases costs and decreases efficiency. It is important also because individuals and companies that want something done have to spend a lot of time to negotiate how to pay and whom to pay illegal sums of money; all this time is lost for sane economic activity. Beyond all this, corruption is horrible because it dissolves social values, and undermines administrative and political legitimate authorities. Finally, corruption is bad because it leads people to believe that honest work does not pay; and hence it deters people from sound productive activity.

One problem with corruption is that it is difficult to identify and to eradicate. Most expert studies base the fight against corruption on three pillars: political support at the highest level, an efficient justice system, and professional and active police forces. Mostly based on these three pillars, many governments and experts have tried to decrease corruption without enough success. The book by Dr. Huang

Wentao helps powerfully to better fighting corruption; he invented something I want to call it “The Fourth Pillar of the Fight Against Corruption”. The core idea is that progress in this fight requires knowing the real corruption mechanisms through working with the people who suffer from this ugly practice: what is the frequency of corruption facts, what are the information channels and exchange, who are the types of actors involved, their relation and coordination. A lot of knowledge has been developed in the world on elements such as frequency, information, actors and coordination. This is a part of Management Research called “Organization Science”; it was developed for many topics that have nothing to do with corruption. Dr. Huang Wentao has applied this knowledge to the study of corruption, and he already obtained substantial results you will discover here.

Dr. Huang Wentao is a man with uncommon qualities. He is an accomplished lawyer, and in addition to this he spent several years to study Management Research and Organization Science in the PSL Paris-Dauphine University Executive Doctoral Program (EDBA), a program run in close association with the University of Tsinghua in Beijing. These two world-class Universities have lead Mr. Huang to a doctoral degree, and I have had the privilege and the pleasure of working closely with Mr. Huang on his way to becoming a doctor. The present book is based on his doctoral thesis.

It is difficult to develop high quality knowledge that is practically usable on a topic such as corruption. Dr. Huang Wentao managed to do it because he is both a lawyer and a doctor in management. It requires both these talents to give you the powerful results presented here.

Please enjoy this important book. As a citizen it will enlarge your vision of society. As a politician, lawyer, or manager, it will considerably deepen your understanding of the corruption mechanisms, and help you develop ever more

effective means to combat corruption.

I deeply advise you to read this book and benefit from it. I wish a lot of success to this book and to its author.

Pierre Romelaer

Emeritus Professor

PSL Paris-Dauphine University

法国管理学博士培养项目 (CEFAG) 主任

巴黎九大管理学博士学院院长

巴黎九大组织与战略学研究中心主任

巴黎九大 EDBA 项目联合主任、创始人

国际管理学博士委员会创始理事

国际 ITP 项目研究员

第一章 绪论	1
第一节 研究背景及其意义 //3	
一、研究背景 //3	
二、研究意义 //8	
第二节 研究内容与方法 //9	
一、研究内容 //9	
二、研究方法 //11	
第三节 研究技术路线与结构安排 //13	
一、研究技术路线 //13	
二、结构安排 //15	
第四节 创新点和不足之处 //16	
一、创新点 //16	
二、不足之处 //17	
第二章 相关理论和文献综述	19
第一节 偏离行为的相关理论及文献综述 //21	
一、Robinson 和 Greenberg 对工作场所偏离行为的定义 //21	
二、积极偏离行为理论及文献综述 //22	
三、“吹口哨”行为 (Whistle-blowing) 理论及文献	

	综述	//23
	四、偏离行为的分类及评析	//23
第二节	财产性偏离行为的研究	//28
	一、财产性偏离行为的定义	//28
	二、中国学者关于财产性偏离行为产生原因的文献综述	//29
	三、本书在财产性偏离行为领域中的研究对象	//32
第三节	非国家工作人员受贿罪的相关理论和文献综述	//33
	一、非国家工作人员受贿罪的定义和构成要件	//33
	二、非国家工作人员受贿罪的相关理论和文献综述	//34
第四节	职务侵占罪的相关理论和文献综述	//39
	一、职务侵占罪的定义和构成要件	//39
	二、职务侵占罪主体构成要件的相关理论和文献综述	//40
	三、笔者对职务侵占罪主体要件相关理论和文献综述的评价	//41
	四、职务侵占罪客观要件的相关理论和文献综述	//41
	五、笔者对职务侵占罪客观要件相关理论和文献综述的评述	//43
	六、关于非国家工作人员受贿罪、职务侵占罪的总结	//44
第五节	与中国企业预防职务犯罪滞后的相关法学理论	//48
	一、结果无价值论和行为无价值论	//48
	二、中国刑法和结果无价值论	//49
	三、结果无价值论与预防职务犯罪的滞后性	//51
第六节	与预防职务犯罪有关的公司治理理论及相关制度	//53
	一、公司内部控制、风险管理理论	//53
	二、公司犯罪治理理论	//54

三、公司职务犯罪情境预防理论	//56
四、公司治理法律制度的独立董事制度、独立 监事制度	//57
小结	//59
第三章 研究方法、数据分析与讨论	61
第一节 研究方法	//63
一、深度访谈法	//63
二、问卷调查法	//77
三、案例分析法	//87
第二节 研究小结	//94
第四章 “三位一体”预防体系	95
第一节 “三位一体”预防体系的定义	//97
第二节 “三位一体”预防体系的特点	//100
一、层次性	//100
二、整体性	//101
三、相互配合性	//101
第三节 “三位一体”预防体系的构建	//101
一、针对经营管理层人员的预防制度	//101
二、针对操作管理层人员的预防制度	//108
三、针对作业控制层人员的预防制度	//114
四、“三位一体”预防体系小结	//129
第五章 研究结论和展望	133
第一节 研究结论	//135
一、偏离行为在企业中并不是偶发现象，很有研究的 必要	//135
二、偏离行为可以转化为特定的职务犯罪行为	//135

三、对于特定职务犯罪行为的预防，要从源头入手	//136
第二节 本书对于预防偏离行为和预防职务犯罪行为的启示	//136
一、本书对于预防偏离行为的启示	//136
二、本书对于预防职务犯罪行为的启示	//137
第三节 研究展望	//138
附录 深入访谈要点	141
参考文献	181
后 记	189

第一章

绪 论

第一节 研究背景及其意义

一、研究背景

中共十一届三中全会以来，中国经济进入了飞速发展的时期。特别在近十年，中国经济保持每年不低于6%的增速，使中国成为全世界瞩目的高速发展的经济实体，甚至有人将这种情形称为“中国模式”。

经济的高速发展必然会给中国及世界上的其他国家带来新的发展机遇，使中国人民及其他国家人民的生活可以得到进一步的改善。特别是习近平总书记提出“一带一路”新的经济构想以后，必然使中国的经济发展与其他国家的经济发展更加密切地联系在一起。

我们在欣喜经济发展给我们带来富裕生活的同时，也要注意到了经济发展带来的一些负面影响，如职务犯罪行为。据统计，每年职务犯罪行为将会给全球造成几千亿美元的损失，因此，我们必须要在享受经济发展所带来的种种益处的同时，利用各种方法来预防、减少职务犯罪行为的发生。

中国的领导人已经意识到经济腐败的问题，他们努力铲除那些腐败分子，这种行动在中国官方被称为“打老虎”。这些“大老虎”们都来自国家机关、国有企业，因为他们拥有更大的权力也就可能贪腐更多的钱，给中国造成更大的损失。他们无一例外地使用了自己手中的权力为自己或他人谋利并最终构成犯罪，这种行为在中国刑法中被规定为职务犯罪行为。

职务犯罪行为并不只存在于国家机关、国有企业中，非国有企业中同样存在着职务犯罪行为。近几年，中国非国有企业中的职务犯罪行为一直呈明显上升的趋势，且令人震惊。根据2009~2014年公开发行的资料，笔

者对民营企业的犯罪情况进行了整理。①在《2009 年度中国企业家犯罪报告》中收集的 84 例企业家涉嫌犯罪的案件，其中国有企业家 35 例，民营企业企业家 49 例。在 49 位民营企业家中身价超过 1 亿元或者涉案金额超过 1 亿元的超过 36 位（王荣利，2010）。②根据《2010 年度中国企业家犯罪报告》，在 144 例企业家涉嫌的犯罪案件中民营企业企业家占 86 例，其中大约 50 人的资产或涉案金额超过 1 亿元（王荣利，2011）。③根据《2011 年中国企业家犯罪报告》，在 199 例企业家犯罪案件中，民营企业企业家占 111 例，其中涉及职务侵占罪 6 例，涉及非国家工作人员受贿罪 1 例（王荣利，2012）。④根据《2012 年中国企业家犯罪媒体案例分析报告》，在明确企业所有制性质的 243 例案件中，民营企业企业家犯罪或涉嫌犯罪的有 158 件，占 243 例案件的 65%，其中，北京市企业家犯罪的有 45 例，占全部犯罪的 19.6%，在所有涉案的 25 个省份中，北京市排第 1 位。158 例民营企业企业家犯罪案件涉及 73 个罪名，其中职务侵占罪 15 例，非国家工作人员受贿罪 7 例，两种犯罪分别排在主要罪名的第 2 位和第 7 位（中国企业家犯罪预防研究中心，2013）。⑤根据《2013 年中国企业家犯罪（媒体样本）研究报告》，在 357 例案件中，民营企业企业家犯罪或涉嫌犯罪的案件有 270 件，占总数的 75.6%。其中职务侵占罪 13 例，排在 45 个高发罪名的第 6 位，非国家工作人员受贿罪 6 例（中国企业家犯罪预防研究中心，2014）。⑥根据《2014 年中国企业家犯罪报告》，在所收集的 657 例企业家犯罪案件中，民营企业企业家 548 例，占案件总数的 83.41%。在民营企业企业家触犯的 51 个罪名中，职务侵占罪以 99 次排在高发频率的第 4 位，非国家工作人员受贿罪以 46 次排在第 5 位（北京师范大学中国企业家犯罪预防中心课题组，2015）。

关于 2009~2014 年的中国企业家犯罪报告，如表 1-1 所示。

表 1-1 2009~2014 年中国民营企业企业家犯罪统计

年 份	2009	2010	2011	2012	2013	2014
收集案例数	84 例	144 例 ↑	199 例 ↑	243 例 ↑	357 例 ↑	657 例 ↑
民营企业企业家犯罪案件	49 例	86 例 ↑	111 例 ↑	158 例 ↑	270 例 ↑	548 例 ↑