

法学研究文集

司法部部级科研项目

市场经济犯罪纵横论

王昌学/主编

法律出版社

法学研究文集(1997)——司法部部级科研项目

市场经济犯罪纵横论

主 编 王昌学

法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

市场经济犯罪纵横论/王昌学主编. —北京:法律出版社,
2001. 1

(法学研究文集)

ISBN 7-5036-2006-4

I. 市… II. 王… III. 经济犯罪-刑法-研究-中国
IV. D924. 334

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2000)第 83471 号

出版·发行/法律出版社

经销/新华书店

责任印制/陶松

责任校对/何萍

印刷/北京朝阳北苑印刷厂

开本/850×1168 毫米 1/32

印张/34 字数/841 千

版本/2001 年 5 月第 1 版

2001 年 5 月第 1 次印刷

社址/北京市西三环北路甲 105 号科原大厦 A 座 4 层(100037)

网址/<http://www.lawpresschina.com>

电子信箱/pholaw@public.bta.net.cn

电话/88414899 88414900(发行部) 88414121(总编室)

88414933 88414934(读者服务部)

出版声明/版权所有,侵权必究。

书号:ISBN 7-5036-2006-4/D·1640

定价:60.00 元

(如有缺页或倒装,本社负责退换)

■ 前 言

沧海风云,桑田雾雨,历史伴随着时光更嬗。

1991年4月,我们出版了《经济犯罪新论》一书。这本专著在对维护我国经济建设,促进刑法科学的研究与繁荣,总结司法实践经验等方面,都起到了它应起的作用。被学界誉为“有特色、有影响的刑法学著作”之一,并作为著作词条(由赵秉志教授、胡云腾博士撰写)收入《中华法学大辞典·刑法学卷》一书中^①。但伴随我国经济改革的深入发展,对外开放的逐步扩大,市场机制的引进,致使我国经济、社会、科技等方面发生了全面、深刻、甚至翻天覆地的变化。可以说,市场经济在我国的建立和发展,不仅使人们告别了计划经济体制及其形成的封闭性历史时期,而且把人们带入充满活力、竞争进取、不断创新的另一开放性历史时代。这种经济体制的“转轨”、“转型”和经济、社会生活的“巨变”,都非常迅速地反映到理论研究上来,它要求理论研究也要在变革中推陈出新,求得传统理论的更新、增辉、突破和发展,并以自己新成果帮助国家决策、影响社会评价尺度和引导实践,也使自己本身在创制新成果的过程中得到熔炼而获得飞跃和新生。时代大浪淘沙,要求激流勇进。刑法理论尤其是经济刑法理论的研究,也当与时俱进,萌发新内涵,涤除过时理论观点,为市场经济在我国发展谱曲夯路。在此思想意识支配之

^① 《中华法学大辞典·刑法学卷》编辑部于1992年4月1日致张瑞幸先生的信。

下,加之时代新潮巨浪翻滚、呼啸、拍推,我们毅然“下海”观察和琢磨市场经济犯罪这一巨大“潜流”和“浊流”,几经曲折,终于踏上辛酸苦辣的研究道路。1997年修订刑法,基本上形成了刑法典中的经济刑法典,它成为这一新研究成果诞生的催生婆,使其呱呱坠地而降生,终与广大读者见面。

市场经济与计划经济是两种截然不同的经济体制,各有其属性、原则和特点,而由此形成的社会生活、经济关系和法律关系也有很大不同。尤其在市场经济条件下,形成的社会、经济关系繁多、复杂,且处动态,纵横交错,这不能不影响经济犯罪具有新的生成和特性。这正如有的学者指出:在自由经济体制之下(即市场经济——引者),“经济交易活动的多元化,促进了经济的发展,同时也带动经济犯罪的增加,尤其是随着经济活动质的变化与扩大,无形中也衍生出为数众多的新形态经济犯罪”^①。由于经济犯罪在市场经济“阳光”照射下的生成和生长,呈现新形态、新特点和新性质,这在实质上就成为我们研究的新命题。为能在经济犯罪的立法、司法和理论研究上,与时俱进,汰旧树新,划清新、旧时期界限,我们“闯关”深进,作出了比较系统而深入的探索和研究,并把这一研究成果题为《市场经济犯罪纵横论》,以示与前期研究作品划界,旨在说明在市场经济条件下与计划经济条件下会生成两种不同的经济刑法观及其理论,由此也会有在内容、结构、体系和性质等方面都迥然不同的两种经济刑法。它们一旦产生面世,既会作用于社会,又受到社会发展的检验和选择。伴随着这两种不同条件下的经济刑法的更替或过渡,也将刺激经济刑法理论的发展、飞跃和新生。我们认为,在市场经济条件下,经济刑法理论的基本点,应当是借助必要的刑

^① 黄朝羲:《论经济犯罪及其对策》,(台北),《法学丛刊》1998年1月(43),第42—53页。

法手段,全面实现社会资源的市场配制,重点打击不正当权力的渗透、干预和掠夺,切实维护市场公平竞争秩序;尊重人的价值和权利,崇尚知识、科技,充分调动市场主体的热情与才智,大力发展生产力;及时追究、防范犯罪,净化社会,营造良好的法制环境,使国内、国际市场交易畅通;繁荣经济、促进文明,既强国又富民,重在富民;而富民的关键在于政府尽可能多地提供平等机会、条件和政策,帮助其通过自己的正当经济活动或其他诚实劳动富起来,并监督不法生财致富者,使社会资源配置和社会财富分配趋于合理。这一理论基点是经济活动行为及其违法犯罪立法的先声和根据,也是司法实践运作的向导。

我们认为,对于市场经济犯罪的研究,不可仅仅局限于刑法本身这块平面上,而且还要进行立体透视。不然的话,就会发生“不识庐山真面目,只缘身在此山中”的现象。有鉴于此,我们站在刑法圈外,立足于市场经济这块广阔厚实的土地上,紧步我国市场经济的运作、发展规律及其趋向,抓住其中提出的重要热点、难点、疑点问题,借助于现代经济学及相关学科理论的新视角和外国有益经验,结合我国经济刑法规范及其理论,从点到面,从下到上、从左到右、从外向内地对市场经济犯罪进行立体透视、洞察和分析。这虽然加大了研究的复杂性、错综性和艰辛程度,但却在总体上形成了研究的新体系、新观点、新实践和新探索,从而使其以自己特有的理论品格、个性和作用,挺立于学术之林。同时,也是为我国市场经济建立、建设和发展,清除“路障”,拓铺道路,谱曲高歌,扬鞭策马,奔向辉煌而作。

由于本书内容浩繁,信息量大,涉域广博,关系纵横交织,又应严谨、科学,而我们因能力所限,拙笔纰漏难免,敬请专家、学者和读者批评指正,不吝赐教。

本书由王昌学教授主笔和主编。其具体研写分工如下(以其所研写章节先后为序):

王昌学(教授、研究生导师):第一章、第二章、第四章、第五章、第六章、第八章、第九章、第十章、第十一章、第十二章(与王占启合作)、第十四章、第十五章(第六节)、第十六章、第十九章[第三节(与沙君俊合作)、第六节、第八节(之二)、第九节、第十节]、第二十章(第四节之十三、第五节之一)、第二十一章、第二十二章、第二十三章(第一、二节)、第二十四章(第一、二节)、第二十五章[第三节、第四节(与朱旭光合作)]、第二十六章(第一节)、第二十七章[第二节、第六节(与王良华合作)]、第二十八章(第二节、第三节)、第二十九章、第三十章(第一节)、第三十一章、第三十二章[第三节(与盛茵合作)、第四节、第五节(与盛茵合作)、第七节(与盛茵合作)、第八节]、第三十三章、第三十四章、第三十五章。

王竹青(法学硕士、广东省高级法院审判庭干部):第三章、第七章、第十五章(第一节至第五节、第七节)。

王占启(法学硕士、山东省淄博市中级法院干部):第十二章(与王昌学合作)、第十三章。

冯卫国(北京大学法学院博士生、教师):第十七章、第二十七章(第七节)。

荣俊德(刑法学硕士研究生):第十八章。

沙君俊(中国人民大学刑法学博士研究生、江西省赣州市中级法院干部):第十九章[第一节、第二节、第三节(与王昌学合作)、第七节(与王昌学合作)、第八节(之一、三)]。

汪明亮(北京大学法学院博士生、教师):第十九章(第四节)、第二十六章(第二节)、第二十七章(第八节)。

范永红(法学硕士、广州市人民检察院研究室干部、《广州检察》编辑):第二十章(第一节、第二节、第三节、第四节一至十二、十四至十八、第五节二至七)、第三十章(第二节、第三节、第四节)。

王良华(法学硕士、广东省高级法院干部):第十九章(第五节)、第二十三章(第三节、第四节)、第二十七章(第一节、第二节)(与王昌学合作)、第三节、第四节、第五节、第六节(与王昌学合作)。

舒洪水(刑法学硕士研究生):第二十四章(第三节)。

朱旭光(刑法学硕士研究生):第二十五章(第一节、第二节、第三节(与王昌学合作)、第四节(与王昌学合作)、第五节、第六节)。

张奋鹏(刑法学硕士研究生):第二十六章(第三节、第四节、第五节)。

万兰茹(刑法学硕士研究生):第二十八章(第一节)。

盛 茵(刑法学硕士研究生):第三十二章(第一节、第二节、第三节、第五节、第七节(与王昌学合作)、第六节)。

本书由主编拟定写作大纲和研写要求并统一审改书稿,最后由主编定稿。

本书的成因,除作者们努力外,得助于中华人民共和国司法部的大力支持,将其列为部级重点科研项目;得助于西北政法学院法学研究所提供的方便;得助于毛淑萍、孙娟同志辛勤打印书稿和许兰芝副研究员辛苦而又富于创造性的校订;得助于法律出版社卓有成效的编辑设计,在此一并表示衷心的感谢!总而言之,本书是所有参与者用血汗和智慧浇铸成的。

王昌学

2000年2月于西北政法
学院法学研究所

目 录

第一编 市场经济犯罪总论

第一章 市场经济与犯罪	(3)
第一节 市场经济概念、特征以及与一般商品经济、 计划经济的区别	(3)
第二节 市场经济的共性与个性	(6)
第三节 市场经济关系与犯罪	(8)
第四节 市场经济犯罪的基本特点及其与计划经济 犯罪之基本区别	(25)
第五节 市场经济与刑法观	(28)
第二章 刑法的生命线与市场经济犯罪的惩治	(49)
第一节 刑法的灵魂与生命线	(49)
第二节 刑法的生命线是惩治经济犯罪胜利的指南 和保证	(55)
第三章 当前市场经济犯罪的样态、走势、手段、特点、 危害以及与其作斗争的重大意义	(60)
第一节 当前市场经济犯罪的样态、走势、手段、 特点	(60)
第二节 市场经济犯罪的危害以及与其作斗争的重 大意义	(87)
第四章 市场经济犯罪的概念、构成要件及其分类的	

辨析·····	(91)
第一节 资本主义国家或地区学者所确立的经济 犯罪概念·····	(91)
第二节 其他国家及其学者所确立的经济犯罪 概念·····	(94)
第三节 我国学者所确立的经济犯罪概念·····	(97)
第四节 笔者认为应确定的市场经济犯罪概念、 构成要件及其分类·····	(102)
第五章 单位(法人)犯罪研究·····	(115)
第一节 单位(法人)犯罪名称的启用·····	(116)
第二节 单位(法人)犯罪的理论争议与立法·····	(119)
第三节 单位(法人)犯罪的概念、构成和分类 ·····	(127)
第四节 单位(法人)犯罪与共同犯罪、有组织犯 罪的区别·····	(141)
第六章 市场经济犯罪的界定(宏观)·····	(146)
第一节 经济行为的利与害的界限·····	(146)
第二节 经济活动中的劳动或合法所得与非法获 利的界限·····	(150)
第三节 经济活动中的失误即犯错误与经济犯罪 的界限·····	(155)
第四节 经济违法与经济犯罪的界限·····	(158)
第五节 经济犯罪与一般侵犯财产罪和其他刑事 犯罪的区别·····	(166)
第七章 市场经济犯罪的界定(微观)·····	(172)
第一节 法律标准与生产力标准之应用·····	(172)
第二节 当前经济活动中若干具体罪与非罪界限 之划分·····	(173)
第八章 市场经济犯罪的数额·····	(187)

第一节	经济犯罪数额的概念及其特征·····	(187)
第二节	经济犯罪数额在法律上的规制及其种类·····	(191)
第三节	数额在定罪量刑中的性质、作用以及与情节的关系·····	(195)
第四节	经济犯罪数额的计算·····	(199)
第五节	完善经济犯罪数额的建议·····	(205)
第九章	市场经济犯罪的情节·····	(210)
第一节	经济犯罪情节的概念及其特征·····	(211)
第二节	经济犯罪情节的特殊构成·····	(212)
第三节	经济犯罪情节在定罪量刑中的地位与作用·····	(218)
第四节	对刑法规定犯罪情节的认识和评价·····	(223)
第五节	完善经济犯罪情节的立法建议·····	(225)
第十章	市场经济犯罪的法律责任与刑事责任·····	(233)
第一节	经济犯罪法律责任的全面性(多重性)·····	(233)
第二节	财产刑在追究经济犯罪人刑事责任中的地位和作用的显要性·····	(236)
第三节	适用犯罪单位(法人)刑罚方法的特殊性·····	(244)
第四节	增设资格刑在惩治经济犯罪中的有效性·····	(247)
第五节	市场经济条件下的刑罚观及其在制刑判刑中的实践性·····	(253)
第十一章	市场经济犯罪中的共同犯罪·····	(266)
第一节	共同经济犯罪的形成及其特点·····	(266)
第二节	共同经济犯罪成立的条件及其认定·····	(268)
第三节	共同经济犯罪的数额与定罪量刑·····	(276)
第四节	对共同经济犯罪人的处罚·····	(280)
第十二章	市场经济犯罪中的一罪与数罪·····	(286)
第一节	研究市场经济犯罪罪数之要义·····	(286)

第二节	判定经济犯罪行为构成一罪还是数罪的标准及其原理原则·····	(287)
第三节	涉及市场经济犯罪中一罪与数罪的8个疑难问题研究·····	(296)
第十三章	西方国家经济犯罪的研究与借鉴·····	(306)
第一节	西方国家经济犯罪理论研究的扼要述评·····	(306)
第二节	西方国家经济犯罪原因的述要及其评价·····	(315)
第三节	西方国家经济犯罪对策的研究及其借鉴·····	(322)

第二编 市场经济犯罪各论

第十四章	罪名研究·····	(331)
第一节	罪名的概说·····	(331)
第二节	罪名规制的理论原则、立法方式及其评价·····	(340)
第三节	罪名确定的司法原则、方法以及对司法罪名的评价·····	(345)
第四节	有关启用罪名的几个特殊问题·····	(363)
第十五章	公司投资犯罪·····	(374)
第一节	投资犯罪的概述·····	(374)
第二节	虚报注册资本罪及其相关犯罪·····	(378)
第三节	欺诈发行股票、债券罪及其相关犯罪·····	(390)
第四节	提供虚假财务会计报告罪及其相关犯罪·····	(396)
第五节	清算欺诈罪·····	(403)
第六节	隐匿、销毁会计资料罪·····	(406)
第七节	签订、履行合同失职被骗罪及其相关犯罪·····	(411)
第十六章	生产经营犯罪·····	(418)
第一节	生产经营犯罪概述·····	(418)
第二节	非法经营同类营业罪与为亲友非法牟取	

	商利罪·····	(420)
第三节	玩忽职守、滥用职权、徇私舞弊造成破产、 严重损失的犯罪及其相关犯罪·····	(429)
第四节	非法经营罪及其相关犯罪·····	(440)
第五节	破坏生产经营罪及其相关犯罪·····	(445)
第六节	土地犯罪·····	(450)
第七节	毒品犯罪·····	(454)
第十七章	伪劣产品交换犯罪·····	(480)
第一节	伪劣产品交换犯罪的概念及其构成·····	(480)
第二节	伪劣产品交换犯罪的界定·····	(489)
第三节	伪劣产品交换犯罪的处罚原则·····	(495)
第四节	伪劣产品交换犯罪的个罪研究·····	(497)
第五节	伪劣产品交换犯罪的立法完善·····	(517)
第十八章	进出口管理犯罪·····	(522)
第一节	进出口管理犯罪的概述·····	(522)
第二节	走私犯罪·····	(524)
第三节	涉汇犯罪·····	(545)
第四节	逃避商检罪·····	(552)
第五节	洗钱罪·····	(557)
第十九章	不正当竞争犯罪·····	(566)
第一节	不正当竞争与犯罪·····	(566)
第二节	不正当竞争犯罪的概念、构成和范围·····	(569)
第三节	不正当竞争犯罪的界定·····	(573)
第四节	商业贿赂犯罪·····	(576)
第五节	商标与侵犯商标权犯罪·····	(592)
第六节	商业秘密的法律保护与侵犯商业秘密罪·····	(602)
第七节	损害商业信誉、商品声誉罪及其相关犯罪·····	(615)
第八节	虚假广告罪及其相关犯罪·····	(620)

第九节	串通投标罪及其相关犯罪·····	(625)
第十节	合同诈骗罪及其相关犯罪·····	(633)
第二十章	金融犯罪·····	(641)
第一节	我国金融犯罪的立法规制与特点·····	(641)
第二节	金融犯罪的概念、范围与分类·····	(644)
第三节	金融犯罪的构成·····	(647)
第四节	破坏金融管理的个罪研究·····	(652)
第五节	实施金融诈骗的个罪研究·····	(701)
第二十一章	期货与期货犯罪·····	(720)
第一节	期货的产生及其发展态势·····	(721)
第二节	期货的概念、特征及其功能·····	(722)
第三节	危害期货的期货犯罪·····	(726)
第四节	危害期货的期货犯罪分类·····	(729)
第五节	我国《刑法修正案》中的期货犯罪探析·····	(732)
第六节	保护期货的法律对策·····	(739)
第二十二章	涉税犯罪·····	(742)
第一节	涉税犯罪的概述·····	(742)
第二节	偷税罪与抗税罪·····	(745)
第三节	逃避追缴欠税款罪·····	(748)
第四节	骗取出口退税款罪·····	(751)
第五节	虚开增值税或其他骗税专用发票罪·····	(756)
第六节	非法不征少征应征税款罪·····	(761)
第二十三章	知识产权犯罪·····	(765)
第一节	知识产权概说·····	(765)
第二节	知识产权犯罪·····	(768)
第三节	假冒专利罪·····	(772)
第四节	侵犯著作权犯罪研究·····	(777)
第二十四章	文物犯罪·····	(789)

第一节	历史文物与我国市场经济建设·····	(789)
第二节	文物犯罪的概述·····	(791)
第三节	文物犯罪的个罪研究·····	(794)
第二十五章	环境资源犯罪·····	(813)
第一节	环境资源与国民经济可持续发展·····	(813)
第二节	当前环境资源的立法及其犯罪态势与 特点·····	(816)
第三节	环境资源犯罪的概念及其分类·····	(819)
第四节	环境资源犯罪的构成要件及其辨析·····	(825)
第五节	污染环境犯罪·····	(833)
第六节	破坏自然资源犯罪·····	(847)
第二十六章	经济侵占、挪用犯罪·····	(860)
第一节	经济侵占、挪用犯罪概要·····	(860)
第二节	侵占罪研究·····	(862)
第三节	业务侵占罪与经济贪污(经济公务侵占) 犯罪·····	(884)
第四节	普通侵占罪与侵占遗忘物、埋藏物罪·····	(888)
第五节	挪用资金罪与其他挪用或相关犯罪·····	(891)
第二十七章	计算机、网络和电子商务犯罪·····	(896)
第一节	计算机犯罪的态势与立法·····	(896)
第二节	计算机犯罪的概念、构成及其范围·····	(898)
第三节	非法侵入计算机信息系统罪·····	(903)
第四节	破坏计算机信息系统功能罪·····	(907)
第五节	破坏计算机信息系统数据、应用程序罪·····	(909)
第六节	制造、传播破坏性计算机程序罪·····	(912)
第七节	网络犯罪·····	(918)
第八节	电子商务犯罪·····	(927)

第三编 市场经济犯罪对策论

第二十八章 我国市场经济犯罪的成因与治罪之策·····	(937)
第一节 我国市场经济犯罪的成因·····	(937)
第二节 治理市场经济犯罪之策·····	(944)
第三节 国际性市场经济犯罪及其对策·····	(954)
第二十九章 国有资产流失及其犯罪的法律对策·····	(957)
第一节 当前国有资产流失的严重性·····	(957)
第二节 国有资产的流失及其犯罪表现·····	(958)
第三节 国有资产流失及其犯罪的原因与法律 对策·····	(965)
第三十章 金融风险中的金融犯罪及其防治·····	(970)
第一节 金融犯罪加剧金融风险·····	(970)
第二节 金融犯罪的现状与趋向·····	(971)
第三节 金融犯罪的成因·····	(972)
第四节 金融犯罪的防治·····	(975)
第三十一章 金融欺诈犯罪及其对策·····	(978)
第一节 金融欺诈犯罪在金融活动过程中滋生·····	(978)
第二节 金融欺诈犯罪的概念、特征及其犯罪构成·····	(980)
第三节 金融欺诈犯罪与其他财产、经济欺诈及其 犯罪的异同点·····	(983)
第四节 金融欺诈犯罪的分类和范围·····	(985)
第五节 保护金融活动良性竞争的法律对策·····	(986)
第三十二章 价格违法的犯罪化及其立法建议·····	(988)
第一节 价格在国民经济中的地位与作用·····	(988)
第二节 当前的价格态势与价格违法行为·····	(989)
第三节 严重价格违法行为的犯罪化·····	(991)

第四节	价格犯罪的概念、构成及其罚则·····	(993)
第五节	建议增设操纵市场价格罪 ·····	(999)
第六节	建议增设实施掠夺性价格罪 ·····	(1000)
第七节	建议增设暴利罪 ·····	(1002)
第八节	建议增设擅自调价定价罪 ·····	(1003)
第三十三章	WTO 与发展我国产业的刑法对策 ·····	(1005)
第一节	WTO 与我国入世后的适应与利用 ·····	(1005)
第二节	WTO 规则的法律性与我国诸法的协同 应对 ·····	(1007)
第三节	WTO 规则与我国刑法基本原则的增修 ·····	(1009)
第四节	WTO 与我国反垄断、反倾销和维护知识 产权的刑法措施 ·····	(1015)
第三十四章	市场经济犯罪立法及其对策研究 ·····	(1025)
第一节	市场经济犯罪立法的原则 ·····	(1026)
第二节	市场经济犯罪立法的方式 ·····	(1030)
第三节	我国刑法分则中经济犯罪条文构造及其 改进之策 ·····	(1036)
第三十五章	市场经济犯罪证据的若干难点及其解 难对策研究 ·····	(1047)
第一节	市场经济犯罪证据的特征、范围及其 种类 ·····	(1048)
第二节	财务资料为证的鉴别 ·····	(1050)
第三节	数据电文为证的证据形式及其证明力 的判断 ·····	(1052)
第四节	视听资料为证的若干问题研究 ·····	(1053)
第五节	计算机犯罪证据的采集 ·····	(1058)
第六节	“一对一”贿赂证据及其对策的研究 ·····	(1059)