

人民检察院检控案例 定性指导

(第二卷)

主 编	张 穹	
执行主编	但 伟	
副 主 编	段宝平	孟庆华
	龚培华	张 建

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

人民检察院检控案例定性指导. 第2卷/张穹主编.

北京: 中国检察出版社, 2002.2

ISBN 7-80086-918-0

I. 人… II. 张… III. 刑事犯罪-认定-中国-
参考资料 IV. D924.114

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2001) 第 095807 号

人民检察院检控案例定性指导 (第二卷)

张 穹 主 编

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

电子邮箱: zgjccbs@263.net

电 话: (010)68650027(编辑) 68650015(发行) 68636518(邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 保定市印刷厂

开 本: 850mm×1168mm 32 开

印 张: 15.5 印张

字 数: 398 千字

版 次: 2002 年 3 月第一版 2002 年 3 月第一次印刷

书 号: ISBN 7-80086-918-0/D·918

定 价: 28.00 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

卷 首 语

97' 刑法修改以来，全国各地检察机关的同志们在适用新刑法的过程中遇到了大量的问题，特别是对各种刑事案件的定性如何准确把握，更是成为了大家共同关心的问题。刑事法律的抽象性和规范性与社会现实的具体性和多变性之间总是充满了矛盾与调和。刑事立法者在刑法中无论设置多少个犯罪条文和规定怎样的犯罪构成，都是无法穷尽现实生活中复杂多样的犯罪情形。现实生活中总会出现许多无法和刑法条文简单对接的复杂案情。

在整个刑事司法体系中，正确定罪是恰当处罚的前提和基础。人民检察院的主要工作就是代表国家对犯罪嫌疑人提起公诉，而公诉活动中的首要环节就是对案件定性。检察官根据自己的学识和刑法的规定对犯罪嫌疑人的行为作出是犯罪还是非罪，是此罪还是彼罪，是一罪还是数罪的定性评判，使犯罪人得到追诉，使无罪人得到开释，从而体现司法的公正与权威。由于对案件的定性是检察官个人的法律素养和对法律的理解的综合反映，那么，不同的人站在不同角度，根据自己对法律的不同理解，对同一案件产生多种争论意见就不足为奇了。但争论的目的又是为了达成统一。因为最接近公正的答案只有一个。因此，准确对案件进行定性是法律对检察官的基本要求。

为了能把全国各地检察机关对各类刑事案件定性研究的成果进行交流和推广，也为了给工作在检察起诉第一线和从事刑法理论学习和研究的同志提供第一手的素材，我们征集了来自全国各地检察机关和其他单位的稿件，从中进行了筛选，并按照统一规范要求进行了修改。

在中国检察出版社的领导和本书的责任编辑安斌同志以及出版社其他同志的大力支持下,《人民检察院检控案例定性指导》(第一卷、第二卷、第三卷)在新的一年里到来的时刻呈现在广大读者面前了。在此,谨向他们表示衷心地感谢。

法律是相对静止的,而生活却是始终流动的。刑事司法实践中每天都会出现各种各样的新问题,而对新问题的研究是没有尽头的。本书取名为《人民检察院检控案例定性指导》是希望对刑事案例的定性研究能够继续和深入下去。本书将会常出常新,密切关注检察起诉工作中出现的新问题,把抽象的刑法理论和具体的司法实践紧密地结合起来,使广大读者在阅读本书的时候也会有常读常新的感觉,并从中获得帮助。而这正是本书的目的所在。

编 者

2001年12月28日

目 录

一、危害公共安全罪

- 为泄愤爆炸他人住宅的行为构成何罪 (3)
- 驾驶汽车在公共场所横冲直撞连续肇事该定何罪 (6)
- 误将甲醇兑入酒中销售造成他人死亡应如何认定 (9)

二、破坏社会主义市场经济秩序罪

- 共谋低报货物价格，偷逃国家关税以获取非法利益
的行为如何认定 (15)
- 付某以虚假文件骗取工商登记的行为是否构成虚报
注册资本罪 (18)
- 发起人共同虚假出资虚报注册资本如何定性 (23)
- 未查出假汇票导致银行巨款被骗该如何定性 (26)

三、破坏金融管理秩序罪

- 伪造洗澡票能否构成伪造有价票证罪 (31)
- 出具空白存单是否构成非法出具金融票证罪 (35)
- 明知是贩毒分子的轿车而代其销售并向公安人员提供
虚假证言如何定性 (39)

四、金融诈骗罪

- 复制印章后怕发现而未同去进行票据诈骗，属于何种
犯罪形态 (45)

- 经银行授权透支，超期不归还的行为是授权透支、
恶意透支还是信用卡诈骗 (48)
- 保险人实施部分保险诈骗行为后死亡，其他人继续
完成保险诈骗的是普通诈骗，还是保险诈骗 (52)

五、危害税收征管罪

- 1997 年刑法适用前先后虚开增值税发票应如何选择
适用法律 (59)
- 倒卖伪造的税票是否构成犯罪 (63)

六、扰乱市场秩序罪

- 擅自提高本公司产品价格谋取差价的行为应如何定性 (69)
- 将自己持有他人的货物占为己有，应如何定性 (73)
- 对外贸易中被代理人隐瞒真象致使两家外贸公司重
复向境外公司付汇，从而侵吞某家外贸公司货款
的行为是否构成合同诈骗罪 (76)
- 为索欠款诱骗他人签订、履行合同的行为如何定性 (80)
- 冒用他人身份办理手机入网手续恶意欠费的行为
如何定性 (85)
- 仅有买进而无出售行为是否构成非法经营罪 (89)
- 茶坊强行向顾客收取由“小姐”喝掉的“特饮”
费用应定何罪 (92)

七、侵犯公民人身权利、民主权利罪

- 明知被害人患有心脏病仍与之争执、推搡致其心
脏病发作死亡应如何定性 (97)
- 受委托履行公务的人员非法拘禁他人，该案的侦
查应由谁管辖 (100)

恋爱关系断绝后利用被害人昏睡而实施奸淫的行为	
是否构成强奸罪·····	(103)
声称能用气功治病采取暴力方法“治疗”致人死亡	
该当何罪·····	(106)
本欲毒杀自己丈夫,结果将他人毒死应如何定性·····	(109)
投毒杀人引起他人重伤应如何定性·····	(113)
知悉丈夫杀人故意并目睹其犯罪过程、参与藏尸和	
窝赃能否构成杀人共犯·····	(117)
由于车辆油门怠速过高,被告仅扭动点火钥匙	
车即前行撞死他人应如何定性·····	(121)
见义勇为致人死亡应如何定性·····	(124)
争执过程中,陈某“咬伤”李某的行为如何定性·····	(127)
寻衅滋事中致人轻伤的行为是构成故意伤害罪还是	
寻衅滋事罪·····	(130)
误以为痴呆者是贼而将其殴打致死行为如何定罪·····	(132)
故意伤害案中自愿帮忙者的行为致被害人死亡是否	
应认定为共同犯罪·····	(135)
姐姐帮助痴呆弟弟奸淫幼女是否构成犯罪·····	(139)
为考验特殊情况下人的生存时间将他人封闭于某处	
致他人重伤的行为应如何定性·····	(143)
为索要债务而非法扣押、拘禁债务人亲属以此勒索	
财物的行为构成何罪·····	(149)
抢钱物后嫌少,又劫人质勒索的行为应如何定性·····	(152)
为报复而索要补偿费并非法拘禁他人应如何定性·····	(154)
偷盗婴儿后又将其送还的行为应属中止犯·····	(158)
税务人员粗暴征税遭反抗后谎告纳税人暴力抗税构	
成何罪·····	(161)

八、侵犯财产罪

王某盗窃后主动退还赃物的行为是犯罪既遂、犯罪未

遂还是犯罪中止····· (167)

受委托从事库房管理工作时，将库存农药交由他人掺

假销售并从中牟利的行为应如何定性····· (171)

丈夫勾结他人抢劫妻子的行为如何定性····· (174)

假冒警察抓嫖并采用暴力“罚款”应定何罪····· (177)

暴力强索朋友财物的行为应如何定性····· (180)

盗窃后被发现，为逃脱致人轻微伤又对自己的另一起

盗窃案有自首情节应如何定性····· (184)

是抢劫还是敲诈勒索····· (187)

乙的行为是否构成侵占罪····· (190)

冒充国家机关工作人员骗取财物数额巨大，应定诈骗

罪还是招摇撞骗罪····· (193)

国家工作人员骗取公款的行为应如何定性····· (196)

酒后于公共场所强索香烟的行为应如何定性····· (198)

共同盗窃违法行为中非实行人员为逃脱而使用暴力致

人轻微伤是否转化为抢劫罪····· (201)

已满14周岁未满16周岁的人盗窃后为抗拒抓捕而当场

使用暴力是否转化为抢劫罪····· (206)

盗窃预备阶段被发现而暴力抗捕的行为是否构成抢劫罪

——兼论犯罪形态和暴力行为对转化抢劫的认定影响

····· (209)

代理人挪用销煤款的行为如何认定····· (212)

将住在自己家中的朋友的财物窃走并藏匿的行为如何

定性····· (215)

公司、企业人员收受回扣构成公司、企业人员受贿罪

还是职务侵占罪····· (218)

九、扰乱公共秩序罪

伪造机关单位内部专用章及主管人员私章是否构成

伪造国家机关印章罪····· (225)

恶意攻击网友网址造成电信公司 ICW 系统功能瘫痪的

行为可否构成破坏计算机信息系统功能罪····· (227)

对医生的诊断结果不满以强行威胁的方式索取现金的

行为构成何罪····· (231)

十、妨害司法罪

在侦查环节中提供虚假证词构成伪证罪还是包庇罪····· (237)

包庇免责犯罪的人是否构成犯罪····· (241)

替人服刑后又因包庇罪被判刑原服刑期能否折抵····· (244)

十一、贪污贿赂罪

以虚报支出的手段占有公款是贪污，还是挪用····· (249)

挪用公款给含国有股份的股份有限公司应如何定性····· (252)

国家工作人员恶意收取农民肥料款应如何定性····· (259)

银行职员私吞有争议存款应如何定性····· (262)

制造“被抢”假象窃取银行公款应定何罪····· (265)

总经理收受承包经理的“答谢”应定何罪····· (270)

违反单位内部审批程序用公款为自己购房的

行为应如何定性····· (274)

将残联专项基金借给他人营利是否构成挪用公款罪····· (277)

国家机关临时机构工作人员是否具有国家工作人员

身份····· (279)

被中止销售职责后私自收取货款的行为是否利用了

职务之便····· (281)

收受住房但无产权证是否构成受贿罪·····	(284)
挪用债权是否属于“挪用公款”·····	(286)
粮店职工利用粮站信用卡透支借予他人营利是挪用 公款罪还是挪用资金罪·····	(291)
擅自为他人提供贷款,后为收回贷款挪用本单位及其 他单位公款是挪用公款罪,还是玩忽职守罪·····	(294)
冒名截留“小额低息贷款”的行为如何定性·····	(297)
1995年盗窃,2001年被抓获,能否追究刑事责任·····	(300)
村党支部书记占有多开的工程款并收受他人“好处费”、 挪用本村土地补偿款如何定性·····	(303)
分管企业的政府官员为产品做广告并收取酬金的行 为应如何定性·····	(306)
以单位名义索要财物占为己有的行为如何定性·····	(309)
收受他人财物但同时也赠与他人少量物品是受贿 还是礼尚往来·····	(313)
人事局长借口帮忙安排工作要他人为其购房出资是受贿 还是诈骗·····	(316)
以两个单位名义分别收商检费和服务费如何定性·····	(319)
收受联营企业奖励是否构成受贿罪·····	(323)

十二、渎职罪

夏某的行为是否构成徇私枉法罪·····	(331)
派出所所长出具“自首证明”是否构成徇私枉法罪·····	(334)
审判人员在审理民事案件中发现当事人涉嫌重大刑事 犯罪后故意隐匿不报是否构成犯罪·····	(338)
法院临时工、律师和当事人共同办假案应如何定性·····	(341)
国有企业保卫人员以罚代刑私放犯罪嫌疑人的行为 应如何定性·····	(345)

依法清收人员为犯罪嫌疑人通风报信构成何罪·····	(349)
---------------------------	-------

十三、军人违反职责罪

车站武装部长在组织民兵训练中擅自使用私存手榴 弹致人死亡的行为应定为武器装备肇事罪·····	(355)
---	-------

十四、数罪并罚类

缓刑考验期内再犯罪应如何适用数罪并罚·····	(363)
缓刑期内一般违法应该如何处理·····	(366)
李某甲等三人劫车为练习开车、游玩为目的的行为应 如何定性·····	(370)
强行索取高利贷的行为如何定性·····	(374)
吓跑窃贼出卖窃贼的赃物的行为应如何定性·····	(378)
刑罚执行期间犯新罪，又发现原判决前漏有同种罪， 应如何数罪并罚·····	(383)
此案应定何罪·····	(389)

十五、无罪类

骑自行车携带刀具，他人撞上后死亡，被告人的 行为不构成犯罪·····	(397)
马某私自改变配电箱内接线方式致他人触电死亡 是否构成犯罪·····	(401)
打击患有严重脑部疾病的人，致其病发死亡 不构成犯罪·····	(405)
相互扭打跌入水中，致人死亡行为之定性·····	(407)
躲避伤害过程中撞倒他人致重伤是否构成过失致人 重伤罪·····	(409)
搂抱、亲吻遭到轻微反抗后即停止侵犯不构成强奸罪·····	(412)

- 法官错拘人，是否构成非法拘禁罪…………… (415)
- 教唆未成年人与他人发生性关系的行为如何认定…………… (418)
- 盗窃后被抓捕时无抗拒抓捕的意图却咬伤他人应如何
定性…………… (422)
- 将盗窃犯罪嫌疑人遗留的赃物变卖并占有所得款项
该如何定性…………… (425)
- 报假案骗取单位为其治病的行为应否定罪…………… (430)
- 用写借条的方式借款逾期拒不承认系诈骗还是民事
借贷纠纷…………… (433)
- 保安人员对违规人员罚款并使用武力构成抢劫罪还
是无罪…………… (436)
- 选购废品塑料过程中，发现藏于其中的巨款并窃为
已有的行为如何定性…………… (442)
- “误拿”他人财物后又将其占为己有的行为是否构成犯罪 … (447)
- 为发泄不满将同居者之子的现金以伪造盗窃现场的
方法转移地点构成盗窃、侵占还是无罪…………… (451)
- 捡到机密快件索要巨款是敲诈勒索、侵占还是不构成
犯罪…………… (454)
- 发出勒索恐吓信后未取款是否构成犯罪…………… (457)
- 巫医强迫他人接受巫术治疗，被害人自杀，是否应
承担刑事责任…………… (460)
- 窝藏不满 16 周岁的人窃取的现金是窝藏赃物罪还是
无罪…………… (464)
- 宋犯逃离监狱后自动返回是否构成脱逃罪…………… (467)
- 不知是军用电话线而盗剪是否构犯罪…………… (470)
- 擅用单位公章拆借资金给他人使用如何定性…………… (473)
- 到原任职乡镇的农村合作基金会借款再以私款名义
转贷谋利的行为应如何定性…………… (476)

一、危害公共安全罪

为泄愤爆炸他人住宅的行为构成何罪

一、案情介绍

被告人李某，男，1967年出生，原系某钢厂职工。

1997年7月间，李某的儿子被孔某喂养的狗咬伤，长期没有得到妥善解决，对孔怀恨，图谋报复。李便用一个雷管和炸药自制了一个炸药包。1998年1月28日（农历正月初一）凌晨1时许，李某骑车窜到孔某住处，将炸药包安放在孔某房屋后墙的墙角处引爆。造成孔家房屋的西套间北墙炸了一个44×46厘米的窟窿，后院及邻居房屋的窗户玻璃部分震碎，经济损失价值共计474元。

二、分歧意见

对李某的行为该定何罪，有两种意见。

第一种意见认为应定爆炸罪。理由是：李某在主观上具有爆炸的故意，在客观上实施了爆炸行为。他为了泄私愤，在孔某住房放炸药包引爆，虽然爆炸对象是特定的，但在爆炸对象周围存在不特定多人和重大公私财物，实际上也已造成一定损失，危害了公共安全。他的行为触犯了《刑法》第114条规定，构成爆炸罪。

第二种意见认为应定故意毁坏财物罪。理由是：《刑法》第275条规定，故意毁坏公私财物，数额较大或者有其他严重情节

的，是故意毁坏财物罪。李某出于泄私愤，以爆炸方法毁坏他人财物，虽然数额较小，但在大年之夜使用爆炸方法，手段特别恶劣，情节严重，符合“有其他严重情节”的规定，构成故意毁坏财物罪。李某爆炸是指向特定对象，虽然在特定对象周围存在不特定的多人和重大公私财物，但他所携带、引爆的炸药量较小，爆炸地点也有意选择在孔某屋后墙角处，事实上也仅造成损失474元的后果，不足以危害公共安全。因此，不构成爆炸罪。

三、本人观点

笔者认为，李某的行为应当定爆炸罪。理由如下：

刑法规定危害公共安全罪中，第114条、第115条为选择罪名，包括爆炸罪。犯罪对象有工厂、矿场、油田、港口、河流、水源、仓库、住宅……或者其他公私财产。本罪的基本特征，是危害不特定多人的生命、健康和公私财产的安全。尚未造成严重后果，或者没有造成实际损害的，适用前条的规定定罪处罚。造成人员重伤死亡或者公私财产重大损失的，适用后条的规定定罪处罚。爆炸罪，是指故意引起炸药、雷管、手榴弹及其他爆炸物爆炸，破坏生产设施、公共建筑或者其他公私财产，足以危害公共安全的行为。炸药量大小、损失轻重以及具体爆炸地点的选择，都不是爆炸罪构成的必要条件。李某怀恨孔某，为了泄愤，在公众聚居区的孔某住处安放炸药包引爆，危害的是不特定多人和重大公私财物的安全。而且，犯罪的结果，不仅破坏了孔家房屋的部分墙壁和玻璃，也震碎了孔某周围邻居房屋的部分窗户玻璃，事实上已经危害了公共安全。因此，李某的行为应当适用刑法第114条的规定定爆炸罪。

故意毁坏财物罪，侵犯的客体是公私财产所有权，犯罪方法有砸毁、烧毁、炸毁及其他手段。数额较大或者有其他严重情节，是此罪构成的必要条件之一。但是，破坏某些特定的财物，

危害其他客体，刑法上另有规定的，应当依照有关规定定罪处罚。李某的行为，一方面犯罪对象是法定的住宅等公共建筑物和公私财产；另一方面造成的经济损失远未达到法定的故意毁坏财物罪“数额较大”起点数标准，而“大年之夜采取爆炸方法”也不是“严重情节”的情形，故李某的行为不构成故意毁坏财物罪。

（湖南省株洲市人民检察院 易杜非）