

人民检察院检控案例 定性指导

(第一卷)

主 编 张 穹
执行主编 但 伟
副 主 编 朱本欣 覃 卫
 王洪宇 金泽刚

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1卷/张穹主编. —北京:
中国检察出版社, 2002.2

ISBN 7-80086-917-2

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 095808 号

人民检察院检控案例定性指导 (第一卷)

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: 16.875 印张

字 数: 435 千字

版 次: 2002 年 3 月第一版 2002 年 3 月第一次印刷

书 号: ISBN 7-80086-917-2/D·917

定 价: 30.00 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 and 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

放火者点燃引燃物后又主动扑灭火苗是犯罪既遂还是

犯罪中止 (3)

众人烧纸引起山林火灾犯罪主体应定谁 (6)

二、生产销售伪劣商品罪

以假冒注册商标的方式生产、销售伪劣商品的应如何

处理 (11)

三、破坏金融管理秩序罪

合法取得抵押贷款，无力偿还时伪造借条转移抵押物，

是否构成贷款诈骗罪 (21)

以自己的名义向银行贷款借给他人使用，收取手续费

3万元，是否构成“高利转贷罪” (26)

四、金融诈骗罪

银行工作人员高息揽储后不入账，借给他人使用并收取好

处费应定何罪 (31)

张某盗窃银行汇票申请书的行为应如何定性 (37)

沈某侵犯国有多家公司、企业、事业单位合计股资占

总投资76%的股份公司财产的行为，应如何定罪量

刑 (41)

向保险公司假报失窃，后因怕惹麻烦未办完手续，未获理赔，是犯罪未遂，还是犯罪中止 …… (47)

五、危害税收征管罪

1997 年刑法适用前徇私少征税款，1997 年刑法适用后

案发应如何适用从旧兼从轻原则 …… (53)

在税控发行机上输入虚假的企业税务登记资料是否构成

伪造增值税专用发票罪 …… (58)

六、侵犯公民人身权利、民主权利罪

在报复对象卧室墙壁处点燃爆炸物，由于意外情况

未能爆炸如何定性 …… (67)

自己报案后又自杀的不应认定为投案自首 …… (70)

盗窃中掐捂被害人脖子的行为是否构成故意杀人罪 …… (74)

共同盗窃后团伙中部分人杀害被害人的行为应如何定性 …… (77)

故意杀人中被某儿童发现便停止杀害行为是犯罪未遂还

是犯罪中止 …… (80)

孙某误枪击劝架的人致其死亡的行为应如何定性 …… (86)

违章运输乘客因车身带电而导致乘客死亡是过失犯罪，

还是意外事件 …… (90)

一掌致人死亡构成何罪 …… (95)

无辜遭“石雨”袭击而以石块还击致他人死亡如何定性 …… (99)

未办理结婚登记手续而共同生活在一起，一方虐待对

方子女的行为构成何罪 …… (102)

两人共同用身体将他人压成重伤构成何罪 …… (105)

抓获疑犯后，在扭送途中致其重伤的行为应如何认定 …… (108)

1991 年刑讯逼供但一直未被立案的, 是否应追诉被告 人的刑事责任·····	(112)
被害人同意猥亵但不同意性交, 是否构成强奸罪·····	(116)
收买幼女为妻是否构成奸淫幼女罪·····	(119)
将人捆绑在尸体上的行为应如何定性·····	(121)
当事人质问公安干警为何不依法履行职责, 反被拘禁 于派出所并遭殴打一案如何定性·····	(123)
扣押人质及车辆索要钱物的行为应如何认定·····	(127)
同居双方“教育”一方亲生子女导致该童死亡构成虐 待罪, 还是故意伤害罪·····	(132)
为自己抚养而盗婴应该负刑事责任·····	(138)

七、侵犯财产罪

形迹可疑被传唤、盘问时如实供述自己罪行是否属于 自动投案·····	(143)
抢劫后为获取更多财物绑架被害人的行为应定抢劫罪 或是绑架罪·····	(147)
伙同抢劫后要求同案犯归还赃物的行为是否属于犯罪 中止·····	(150)
欲行窃被值班人员发现后打伤值班人员的行为构成何 罪·····	(153)
多次欲抢劫车辆但未敢实施最后欲抢劫时被查获应如 何定性·····	(156)
先偷存单, 后抢身份证、存单密码的行为应如何定性·····	(159)
派出所联防队员冒充公安分局民警抓赌是招摇撞骗罪, 还是抢劫罪·····	(163)
聚众冲击人民法院打伤法院干警并抢走财物应当 如何定罪·····	(166)

欲抢劫司机后中途逃走的行为该如何定性·····	(173)
电话向熟人借钱未果后前往熟人住处借钱,临时起意 抢劫是否应认定为入户抢劫·····	(175)
盗打电话是否构成犯罪·····	(184)
在司法机关搜查时乘隙窃取巨款构成何罪·····	(187)
重复盗窃犯罪数额如何认定·····	(191)
盗窃存折因不知户名取款未成该如何定性·····	(195)
窃取自行车篓内物品的行为是盗窃还是侵占·····	(199)
伪造印章为他人办理调动手续,从中收受财物的行为 应如何定性·····	(201)
蒋某为他人上假牌照行为该如何定性·····	(205)
设置圈套诱骗他人参赌如何定性·····	(209)
村民小组长将土地使用权转让费和收取的合同提留款 据为己有的行为应如何定性·····	(214)
未与公司签订明确劳务合同的办事处负责人将公司货 款据为己有的能否构成挪用资金罪·····	(217)
村信用站代办员私下吸储、放贷构成何罪·····	(220)
强行索取高利贷的行为如何定性·····	(224)
以破坏公用电话机为手段,盗取 IC 卡的行为如何定性 ···	(228)
以要挟方法获取公共权力的行为应如何定性 ——建议把“敲诈勒索罪”改为“敲诈罪” ·····	(231)
破坏 IC 卡话机盗卡的行为应如何定性 ·····	(235)
以暴力胁迫向“第三者”索取财物是抢劫罪还是敲诈 勒索罪·····	(238)

八、扰乱公共秩序罪

伪造证件,冒充公安人员骗取钱财的行为应如何定性·····	(245)
在候车室无故殴打他人,是构成故意伤害罪还是寻衅	

滋事罪·····	(248)
制服寻衅滋事的被害人后又将其砍伤的行为应如何定性·····	
·····	(250)

九、妨害司法罪

被害人故意作虚假陈述，意图陷害他人，应定伪证罪

还是诬告陷害罪

——兼论证人是否包括被害人····· (255)

检察院、法院认定罪名均不正确能否提出抗诉····· (260)

被害人薛某推翻控告的行为应如何定性····· (263)

十、妨害国（边）境管理罪

出入境管理人员为提供假材料的人办理出入境证件的

行为是否构成办理偷越国（边）境人员出入境证件罪····· (269)

十一、破坏环境资源保护罪

非法排放有毒物质，污染水库是否构成重大环境污染事故

罪····· (277)

村民委员会能否成为单位犯罪主体····· (282)

十二、走私、贩卖、运输、制造毒品罪

为非法持有毒品的犯罪分子窝藏毒品的能否构成窝藏毒

品罪····· (287)

十三、贪污贿赂罪

子唆使其父挪用公款是否构成共犯；父贪污应归还被挪用

的公款是否构成数罪····· (295)

报账会计离任时拒不交出税款的行为如何定性····· (299)

既有受贿行为,又有贪污、挪用公款行为,但都未达到

- 犯罪数额的是否构成犯罪…………… (303)
- 拿丈夫的摩托车发票到本单位报销是否构成犯罪…………… (306)
- 国有企业职工利用职务之便盗窃构成贪污罪还是盗窃罪…………… (310)
- 私占本单位存款部分利息的行为构成何罪…………… (315)
- 虚开发票诈骗买方货款是贪污、受贿还是诈骗…………… (320)
- 侵吞“乱收费”钱款应如何定性…………… (323)
- 占有公款用于“公吃”“公送”是否属贪污性质…………… (325)
- 欺诈会计取得担保贷款是否构成挪用公款罪…………… (327)
- 针对已打入他人帐户的资金作假证明造成公款无法收回是否构成挪用公款罪…………… (331)
- 为承包工程向有关人员行贿但个人未获不正当利益是否构成行贿罪…………… (336)
- 单位受贿不征、少征税款应如何定罪处罚…………… (339)
- 私分公款及罚没款是私分国有资产还是无罪…………… (342)

十四、渎职罪

枪击车轮迫使可疑车辆接受检查造成车内不知情人员伤亡

- 是否构成犯罪…………… (347)
- 错误拘留导致被害人自杀身亡应如何定性…………… (353)
- 多次私放在押人员应如何定性…………… (356)
- 受贿并徇私舞弊不征、少征税款应如何定性…………… (360)

十五、军人违反职责罪

李某、高某强令士兵违章驾驶的行为是否构成玩忽军

- 事职守罪…………… (367)

十六、数罪并罚类

- 盗窃后杀死被害人构成一罪还是数罪…………… (373)
- 因寻衅滋事伤人赔偿,强迫店主等人写欠条补偿其所
赔费用应如何定性…………… (375)
- 抢劫钱物并劫持汽车的行为应如何定性…………… (379)
- 为图财杀人未遂构成何罪…………… (382)
- 银行工作人员用帐外客户资金非法发放贷款和借给他
人使用的行为应如何定性…………… (387)
- 以单位的名义征订书籍占有差价款并将实际货款用于
个人炒股的行为应数罪并罚…………… (391)
- 刑侦队长为创收放走犯罪嫌疑人的行为应定何罪…………… (397)

十七、无罪类

- 公安机关在超过 79' 刑法规定的追诉期
限后将嫌疑人抓获,嫌疑人杨某的行为是否超过了
追诉期…………… (405)
- 石场的承包人将炸药提供给采矿的民工使用,然后在
收购民工的矿石时从中扣除成本,是否构成非法买卖
爆炸物罪…………… (408)
- 犯罪情节轻微,但没有法定的不需要判处刑罚或者免
除刑罚的情节案件,人民检察院作不起诉处理是
否合适…………… (412)
- 判决生效后发现审判前遗漏同种犯罪应如何处理…………… (418)
- 客车在加油站起火,驾驶员快速将车驶出致乘客死亡
是重大责任事故罪、交通肇事罪还是紧急避险…………… (421)
- 盗窃军事秘密的犯意流露后被人为导演成盗取军事秘密
如何定性…………… (424)
- 销售假冒 MICROSOFT 注册商标的 WINDOWS98 软

件的行为应如何处理·····	(428)
被毆击时彭某一拳打昏不法侵害人的行为是否构成犯 罪·····	(432)
自救行为是否等于正当防卫·····	(435)
15岁少年在被毆打反击中刺伤对方导致其失血过多死亡 是正当防卫还是故意伤害·····	(440)
不慎合上电闸导致他人被电击死亡如何定性·····	(445)
深夜将踹开自己家大门的人打伤是否属正当防卫·····	(447)
深夜被威胁要放火烧其家时以开水烫伤对方 是否构成正当防卫·····	(450)
被人用铁锤打击时以木棍还击致对方死亡属“正当防 卫”还是属“防卫过当”·····	(454)
斗毆被劝息后一方袭击另一方,被袭击方反击导致对 方重伤是故意伤害还是正当防卫·····	(458)
陪同朋友到外地找老婆,后朋友参与当地人收买和拐 卖妇女,其陪同行为应如何定性·····	(461)
盗窃定期、活期存折及有关证件,以欺骗银行工作 人员的方式取出部分款项应如何定性·····	(465)
药剂师受聘为医生,诊断中出现一级医疗事故是否构 成犯罪·····	(468)
帐外经营、伪造业务员笔迹提取现金私分是共同贪污 还是不构成犯罪·····	(472)
开始挪用公款的时间超过5年,但挪用行为一直处于 继续状态,是否已过追诉期限·····	(481)
明知是他人挪用的公款仍代为归还的行为如何定性·····	(484)
挪用集体企业的资金用于另一企业是否构成挪 用公款罪·····	(487)
收购被分解的赃物,收赃数额应如何认定·····	(491)

拾得他人遗失物拒不交还是否构成侵占罪·····	(495)
不知是抢劫现场但却在现场拾钱的行为如何定性·····	(500)
受醉汉侵害时夺下醉汉的剪刀，将醉汉刺伤致死是 事后防卫还是正当防卫·····	(503)
买卖宅基地时收受他人财物的行为如何定性·····	(506)
某高中校长高考时纵容考生舞弊是否构成犯罪·····	(510)
宾馆使用不合格热水器致使客人洗澡时死亡应如何 定性·····	(514)
协议透支信用卡应如何处理·····	(516)
魏某入室行窃拒捕应如何定性·····	(519)
商品有瑕疵，以暴力手段迫使他人退货的行为构成 何罪·····	(521)

一、危害公共安全罪

放火者点燃引燃物后又主动扑灭火苗 是犯罪既遂还是犯罪中止

一、案情介绍

王某，男，34岁，农民。2000年9月的一天，王某因与邻居陈某有隙，产生以放火的手段杀害陈某的歹念。同年10月的一天夜里，王某趁陈某一家四口熟睡之机，跑至陈家东墙根，用打火机点燃紧靠陈家东墙的草堆。此时，王某因害怕事情败露后，自己难逃法律制裁，便立即用双脚将火苗踩灭，后离去。此情景被一过路村民发现而发案。公安机关现场勘查后，认为草堆烧着后，足以将陈家房屋烧毁。

二、分歧意见

本案中王某的行为该如何定性，有如下两种分歧意见：

1. 王某的行为涉嫌放火罪，已构成犯罪既遂，应依我国刑法第114条处罚。理由是：

(1) 王某的行为涉嫌放火罪。首先，王某为了报复泄愤，产生用放火的方式烧死陈某的歹念，其明知自己的行为会烧毁陈家，烧死陈某及陈某家人，而对烧毁陈家房屋、烧死陈某持希望态度，对烧死陈某家人持放任态度，其主观上具有用放火的方式危害多数人的生命、健康和重大财产安全的故意。其次，王某客观上着手实施了放火的行为。王某趁夜深人静，陈家人熟睡之

机，来到陈家东墙草堆边，用打火机点燃了草堆的一角，其行为是着手实施犯罪的实行行为。第三，王某的行为已足以危及公共安全。

(2) 王某的行为构成既遂。放火罪属危险犯，犯罪行为一旦导致一定危险状态的存在即告既遂。本案中，陈家房屋东墙的草堆与陈家房屋紧靠在一起，草堆烧着后，如不采取其他急救措施，将会直接导致陈家房屋被烧毁，导致屋内人员伤亡。因此，王某用打火机点着草堆后，危害公共安全的危险状态即已产生，王某的行为已具备放火罪的全部构成要件，属犯罪既遂。

(3) 王某在点着草堆后，主动将火苗踩灭，是其完成犯罪后，因害怕受到处理而为之，只能认定是一种悔罪表现，对放火罪的构成没有影响。由于王某的行为未造成人员伤亡和重大财产损失，对其应按我国刑法第 114 条处罚。

2. 王某的行为涉嫌放火罪，属犯罪中止，应免除处罚。

王某的行为涉嫌放火罪无疑，但其行为尚未构成犯罪既遂，属犯罪实行过程中的犯罪中止。理由是：

(1) 王某的行为尚未构成犯罪既遂。危险犯中，犯罪行为导致一定危险状态的存在为既遂，但本案中这种危险状态尚未发生。王某点着草堆的一角后，作为危害行为的实施者，其有义务将火苗扑灭，阻止危害结果的发生；在火苗尚未蔓延时，其本人有能力将火苗扑灭，防止危害结果的发生，即此时的王某有义务并且有能力将火苗扑灭。因此，此时危害公共安全的危险状态尚未发生。如果当事人已无法控制火势或在点燃引燃物后离开作案现场，彻底放弃灭火义务，则危险状态即告发生，其行为构成既遂。

(2) 王某主观上有中止犯罪的决意，并且实施了有效的中止犯罪的行为。王某在危险状态尚未发生前，明知自己可以继续实施犯罪，而主动地、彻底地放弃犯罪，有效地防止了危险状态和