

检察实务疑难问题

JIAN CHA SHI WU YI NAN WEN TI

研究

Yan Jiu

刘建柱 主编

职务犯罪侦查实务

审查批捕起诉实务

犯罪预防实务

民事行政检察实务

中国检察出版社

D926.3
L639

检察实务疑难问题

JIAN CHA SHI WU YI NAN WEN TI

研究

Yan Jiu

刘建柱 主编

职务犯罪侦查实务

审查批捕起诉实务

犯罪预防实务

军事行政检察实务

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

检察实务疑难问题研究/刘建柱主编. —北京: 中国检察出版社,
2004. 8

ISBN 7 - 80185 - 292 - 3

I. 检… II. 刘… III. 检察机关 - 工作 - 研究 - 中国 - 文集
IV. D926.3 - 53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 082518 号

检察实务疑难问题研究

刘建柱 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)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电子邮箱: zgjccbs@vip. sina. com

电 话: (010)68630385(编辑) 68650015(发行) 68636518(邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: 787mm × 960mm 16 开

印 张: 45 印张 插页 4

字 数: 779 千字

版 次: 2004 年 11 月第一版 2004 年 11 月第一次印刷

书 号: ISBN 7 - 80185 - 292 - 3/D · 1273

定 价: 81.00 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

我国民主与法制建设进程的加快,对检察人员素质和职业化的要求变得更加迫切。检察人员的素质提升和职业化建设是一个从理论、实务上多维趋近,不断提高专业素养和实际司法水平的过程。围绕检察理论与实务问题组织干警大力开展调查研究,大力提高干警的综合分析研究判断能力,是一个有效的途径。近年来,深圳市检察机关牢固树立“以调查研究为先导,全面推进检察工作”的指导思想,探索建立了调研工作压力激励机制,实行调研工作与创先评优、工作考核、干部晋升三挂钩,并坚持每年召开一次全市性的检察理论研讨会,推动调研成果的交流和转化,对提升检察人员职业素养和工作效率发挥了积极作用。

深圳是改革开放的前沿,新情况新问题较多,为各方面的理论与实证研究提供了丰富的实践源泉。为了系统地研究“两法”修改以来检察工作中遭遇到的重要疑难问题,为检察实践提供理论指导,深圳市检察院在组织全市检察机关60多位调研骨干对常见检察实务疑难问题进行了系统深入的研究。经过一年多的努力,该项工作现已完成,并将成果编辑成《检察实务疑难问题研究》一书,由中国检察出版社出版。该书是检察实务疑难问题系列研究的开创性之作,是深圳检察干警奉献给全国检察机关乃至整个司法界、法学界的一个不薄的礼物。其特点:一是内容覆盖广,涉及职务犯罪侦查、审查批捕、犯罪预防、民事行政检察、检察改革等检察工作的各个方面;二是针对性强,涉及的都是检察工作实践中迫切需要解决的重大理论和实务问题;三是角度新、实践性强,有一定的理论深度,不仅对检察工作有促进作用,对法学研究也有一定的启示。对于《检察实务疑难问题研究》一书的出版我表示衷心祝贺,并相信这些成果会在服务检察实践和法学理论研究方面发挥积极的作用。是为序。

陈卫东

2004年3月于北京

职务犯罪侦查实务

▶ 职务犯罪侦查新思路研究	3
一、改变立案就是定案、撤案就是错案的观念,依法、果断立案侦查	4
二、改变单纯以人立案的观念,大胆以事立案	5
三、改变侦诉之间重视分工、忽视配合的现象,建立既互动又制约的新型侦诉关系	6
四、改变按照结案、起诉的标准来考虑拘留和报捕的观念,把强制措施当做侦查对策来研究	7
五、大力推进科技强侦,提高发现和收集证据的能力	8
▶ 职务犯罪情报网络建设问题研究	12
一、建立职务犯罪情报网络的必要性	12
二、建立职务犯罪情报网络的可行性	14
三、职务犯罪情报网络的基本概念	15
四、职务犯罪情报网络建设的主要举措	20
▶ 渎职侵权案件案源缺乏的原因和对策	24
一、“两法”修改前后渎职侵权案件的比较	24
二、渎职侵权犯罪案源缺乏原因初探	26
三、开拓渎职侵权犯罪案件线索来源的建议	29
▶ 职务犯罪案件的初查	33
一、初查的必要性	33
二、初查的内容和任务	36
三、初查的原则	37
四、初查的模式和方法	39
五、初查结果的处理	42

► 审讯问题研究	44
一、为什么要开展审讯	44
二、审讯活动的基本原则	45
三、突破犯罪嫌疑人、“准犯罪嫌疑人”的主要方法技巧	51
四、测谎技术在审讯中的运用	58
► 侦查指挥协调机制问题研究	60
一、当前侦查工作中存在的主要问题	60
二、侦查指挥协调机制在侦查过程中的作用	65
三、侦查指挥协调机制的建立应遵循的原则	67
四、建立和完善侦查指挥协调机制的设想	68
► 追捕职务犯罪嫌疑人中存在的问题研究	72
一、我国职务犯罪嫌疑人潜逃的现状	72
二、职务犯罪嫌疑人潜逃的原因	73
三、追捕职务犯罪嫌疑人的主要方法	75
四、加大打击和预防职务犯罪嫌疑人潜逃力度的建议	81
► 涉外(含港澳)案件调查取证问题研究	83
一、概述	83
二、涉港澳案件的调查取证	84
三、涉外案件的调查取证	87
四、涉港澳案件追赃问题研究	88
五、实际操作中的几点体会	89

审查批捕起诉实务

► 逮捕条件研究	93
一、如何理解“有证据证明有犯罪事实”	94
二、对徒刑以上刑罚和社会危险性的判断和把握	96
三、特殊逮捕条件	98
四、立法与司法冲突及其解决	100
五、审查批准中侦查意向书的制作	103

▶ 不批准逮捕问题研究	106
一、不捕案件的基本情况和特点	106
二、不批准逮捕的依据(原因)	107
三、存在的问题和困难	109
四、完善审查批准逮捕工作,减少不捕案件的思考	113
▶ 起诉标准研究	115
一、事实标准	115
二、证据标准	118
三、刑事责任标准	122
四、起诉、审判标准比较	123
五、如何把握起诉标准	124
▶ 不起诉问题研究	126
一、不起诉案件的性质特点和存在的问题	126
二、不起诉的原因	131
三、法定不起诉、酌定不起诉、存疑不起诉的比较	133
四、思考与建议	134
▶ 出庭公诉问题研究	139
一、如何做好出庭前的准备工作	139
二、举证策略	145
三、庭审讯问策略	146
四、法庭控辩策略	148
五、多媒体在出庭示证中的应用	150
▶ 无罪判决问题研究	152
一、无罪判决的基本情况和案件特点	152
二、造成无罪判决的原因	153
三、思考和对策	158

证据收集运用实务

► 自侦案件证据收集问题研究	167
一、自侦案件证据收集的基本原则	167
二、自侦案件证据收集的主要技巧	171
三、证据链条的构建	172
四、视听资料的收集	175
五、再生证据的收集	176
► 证据制度、证据规则研究	178
一、现行证据制度、证据规则有所欠缺的制度根源	178
二、制定证据规则所必须解决的理论前提	179
三、刑事证据采纳标准	181
四、关于刑事证明标准的阶段性	185
五、关于刑事诉讼证明标准的内涵	186
► 贪污案件证据收集采信问题研究	189
一、贪污案件证据的特点	189
二、贪污案件中间接证据的收集和运用	191
三、贪污案件中再生证据的收集和运用	194
四、如何通过清查账目和技术鉴定收集贪污案件的证据	197
► 贿赂案件证据收集采信问题研究	201
一、贿赂案件证据的特点	201
二、贿赂犯罪证据收集的途径和策略	203
三、贿赂案件证据采信的一般原则	212
► 渎职侵权案件证据收集问题研究	216
一、渎职侵权案件证据的特性	216
二、渎职侵权案件证据的形式及其在侦查中的意义	217
三、渎职侵权案件证据收集的概念及其特征	221
四、渎职侵权案件证据收集的任务和基本要求	222
五、渎职侵权案件证据收集的方法和途径	224

六、读职侵权案件证据收集的策略	225
七、《三十六计》在读职侵权案件证据收集过程中的运用	229
► 案件退查问题研究	236
一、退查案件中存在的问题	237
二、退查的合理性和退查率过高的后果	238
三、退查率过高的成因分析	239
四、建议和对策	242
► 犯罪嫌疑人、被告人翻供问题研究	245
一、翻供的概况、后果及原因	245
二、翻供前后的供述、辩解的审查判断	250
三、如何应对翻供	253

诉讼监督实务

► 刑事立案监督问题研究	259
一、刑事立案监督的涵义	259
二、刑事立案监督实践及存在的问题	262
三、完善刑事立案监督工作的基本构想及具体对策	267
四、与刑事立案监督相关问题的探讨	271
► 刑事抗诉问题研究	275
一、深圳市检察机关刑事抗诉的基本情况	276
二、关于刑事抗诉的标准问题	277
三、检察实务中的有关问题及其完善	279
► 民行抗诉问题研究	290
一、近几年民行抗诉的基本情况、存在的问题及原因	290
二、开展民事行政抗诉的基本原则	297
三、抗诉中的公开审查和专家咨询	300
四、提高改判率的主要途径	302
► 民行检察工作规范化问题研究	305

一、检察机关内部工作的规范化	305
二、人民法院审判监督改革与民行检察工作的规范化	308
三、民行检察工作规范化的必由之路	310
► 研究民事行政检察监督的新途径	316
一、研究的重要性和必要性	316
二、创立新监督方式的指导思想与基本原则	317
三、完善民事行政检察监督方式的法律依据	319
四、新检察监督途径的具体内容	320
► 超期羁押问题研究	332
一、超期羁押的现状	332
二、超期羁押成因	334
三、超期羁押的对策	339
► 对监(所)外执行“七种人”的检察监督	344
一、监(所)外执行“七种人”的检察监督的特点	344
二、“七种人”裁定、决定中的问题及监督	345
三、监(所)外执行人员的社会监督中存在的问题及检察监督	349
► 取保候审问题研究	355
一、取保候审的涵义及基本情况	355
二、存在的问题及原因	357
三、规范取保候审的对策	362
► 刑事赔偿问题研究	366
一、当前开展刑事赔偿工作存在的困难和问题	366
二、办理刑事赔偿案件应注意的问题	370
三、引起刑事赔偿案件的原因	372
四、防范刑事赔偿案件产生的对策研究	374
► 检察机关内部监督制约问题研究	377
一、强化内部监督是保证检察机关公正执法的需要	377
二、加强内部监督制约的模式选择	379
三、建立部门内部监督制约机制	380

四、建立办案环节(部门)互监机制	381
五、建立争议问题处理机制	385
六、建立上级院对下级院的监督制约机制	386
七、建立办案预警机制	387
八、建立检察人员廉洁监督机制	387

职务犯罪预防工作实务

► 建立职务犯罪社会预防机制问题研究	391
一、建立职务犯罪社会化预防机制的必要性	392
二、建立职务犯罪社会化预防机制的内容	393
三、检察机关在社会化预防机制中的地位	396
四、检察机关在社会化预防机制中的作用	398
五、检察机关开展社会化预防工作的原则	399
六、检察机关预防职务犯罪的措施	401
► 侦查阶段个案同步预防研究	405
一、办案、打击与预防的相互关系	405
二、职务犯罪侦查过程中实现打击与预防有机结合的可行性分析	407
三、侦查阶段结合个案开展同步预防工作的任务和原则	410
四、建立和完善侦查阶段个案同步预防工作制度	411
五、侦查阶段开展个案同步预防工作应该注意的问题	413
► 重大工程同步预防问题研究	415
一、《招标投标法》的制定与实施对重大工程建设活动的影响	416
二、当前重大工程建设过程中存在的主要问题	417
三、对当前重大工程建设的改革建议	421
四、检察机关开展重大工程同步预防的基本思路	425
► 检察机关如何开展职务犯罪行业预防研究	431
一、关于行业预防的几个基本问题	431
二、检察机关开展行业预防的原则	433
三、行业预防的方式、方法和内容	434
四、几个重点行业中职务犯罪的情况、特点和原因分析	436

常见罪问题研究

► 职务犯罪主体认定研究	445
一、职务犯罪主体本质属性：从事公务的正确界定	445
二、职务犯罪主体的当然内容：国家机关工作人员的认定	452
三、职务犯罪主体的延伸部分：准国家工作人员的认定	454
四、职务犯罪主体模糊领域：几种特殊主体的认定	457
► 刑法中“利用职务之便”研究	463
一、“利用职务之便”的刑法探究	463
二、“利用职务之便”的类型划分	465
三、“利用职务之便”与罪态认定	472
► 贪污罪认定的疑难问题研究	480
一、贪污罪与职务侵占罪的异同	480
二、贪污罪的共同犯罪问题	482
三、贪污罪的自首问题	487
四、立法建议(合一化)	490
► 受贿罪认定疑难问题研究	492
一、受贿罪中的共同犯罪问题	492
二、斡旋受贿的认定	499
三、索贿的认定	504
► 挪用公款罪认定疑难问题研究	507
一、挪用公款罪中的共同犯罪问题	507
二、挪用公款“归个人使用”的问题	510
三、对挪用公款罪认定中的“两可行为”问题的理解	515
► 对玩忽职守罪认定的疑难问题研究	517
一、玩忽职守罪与滥用职权罪的区别	517
二、玩忽职守罪的司法认定	524
► 走私犯罪相关问题研究	530

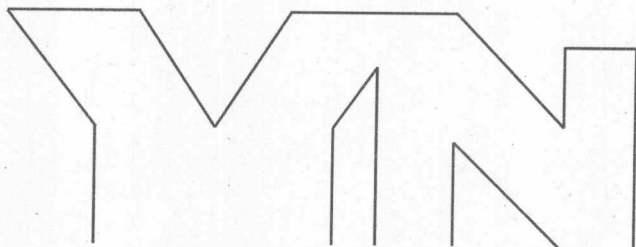
一、走私犯罪的本质	530
二、走私犯罪的定义	532
三、走私犯罪的罪过形式及其认定	533
四、走私犯罪的共同犯罪形态	537
五、走私犯罪的未完成形态	539
六、走私犯罪的罪数问题	541
► 虚开增值税专用发票犯罪问题研究	543
一、虚开增值税专用发票犯罪概述	543
二、虚开增值税专用发票犯罪的认定	547
三、虚开增值税专用发票的处罚情节	550
四、虚开增值税专用发票案件的侦查对策	552
五、虚开增值税专用发票犯罪的预防	553
► 信用卡诈骗犯罪若干问题研究	555
一、对伪造信用卡并使用的行为的定性	555
二、对保证人履行了担保责任,持卡人恶意透支行为的定性	557
三、对骗领信用卡透支诈骗行为的定性	558
四、对使用涂改卡诈骗财物行为的定性	560
五、对盗窃信用卡并使用的行为的定性	561
► 抢劫罪认定中的疑难问题研究	563
一、“携带凶器抢夺”的司法认定	563
二、其他形式的转化型抢劫的认定	566
三、关于广东省公、检、法部门于 2001 年 9 月联合颁发的 《关于办理抢劫、抢夺案件适用法律问题的意见》的效力及遇到的相关问题	568
四、借鉴国外积极做法,寻求解决上述问题的途径	569
► 贩卖毒品罪认定中疑难问题的研究	571
一、关于贩卖毒品犯罪既遂与未遂问题	571
二、关于贩卖毒品犯罪中居间行为的定性问题	573
三、关于贩卖毒品犯罪数量与纯度问题	575
四、关于贩卖毒品犯罪的“诱惑侦查”问题	578

▶ 带黑社会性质犯罪的认定问题研究	580
一、带黑社会性质组织犯罪的几个基本问题	580
二、组织、领导、参加带黑社会性质组织罪的认定	583
三、入境发展黑社会组织罪的认定	586
四、包庇、纵容黑社会性质组织罪的认定	588
▶ 计算机网络犯罪认定研究	592
一、网络对象犯的提出	592
二、网络用益犯的认定	594
三、网络侵害犯的认定	596
四、网络对象犯的立法简评	598

检察改革工作实务

▶ 加入 WTO 对检察工作的影响及对策	603
一、适应法制建设的新要求,进一步转变检察执法观念	603
二、适应社会治安形势的变化,不断增强打击新型犯罪的能力	604
三、适应反腐败斗争形势的变化,适当调整职务犯罪侦查、预防工作布局,保护好新形势下国有资产的安全	605
四、适应依法保护人权的需要,加大查办侵犯犯罪力度	606
五、适应依法维护社会公益的需要,调整民行检察工作重心,探索做好维护 WTO 规则统一实施和公益诉讼工作	607
六、适应严格、文明执法的需要,进一步深化检务公开,提高检察工作的透明度	608
七、适应强化法律监督职能的需要,建设高素质的检察队伍	609
▶ 中层领导干部竞争上岗问题研究	610
一、概述	610
二、实行竞争上岗的模式	611
三、实行竞争上岗的效果	614
四、发展完善竞争上岗制度必须正确处理的几个关系	616
五、坚持与时俱进,不断发展完善竞争上岗制度	619

► 检察人员职位分类改革问题研究	621
一、检察人员职位分类改革的必要性	621
二、检察人员职位分类改革的可能性	628
三、检察人员职位分类体系	632
► 检察人员考核评价制度研究	643
一、检察人员考核评价的涵义和作用	643
二、现行检察人员考核评价制度实际操作存在的主要问题及其原因	645
三、改革现行检察人员考核评价制度的基本思路及建议	647
► 主诉检察官制度问题研究	652
一、主诉检察官制度的创制前提	652
二、主诉检察官制度的基本内容	657
三、主诉检察官制度的改革完善	663
► 捕诉职能集中行使问题研究	666
一、捕诉职能集中行使的必要性和合理性	666
二、捕诉职能集中行使的利弊及对策	667
三、捕诉职能集中行使后如何加强侦查监督, 建立新型的侦诉关系	673
四、对加强侦查监督的再思考	677
► 普通程序简易化审理研究	680
一、普通程序简易审的产生	680
二、基本做法	681
三、适用普通程序简易审取得的成效	682
四、存在的问题	683
五、继续探索及发展的方向	685
► 信息化建设与科技强检的问题研究	691
一、信息化建设是科技强检工作的核心	691
二、检察机关信息化建设的原则和任务	696
三、深圳市检察机关信息化建设的回顾与展望	701



检察实务疑难问题研究

JIAN CHA SHI WU YI NAN WEN TI YAN JIU

职务犯罪侦查实务

