

国家工作人员违法犯罪惩治与防范丛书

国家工作人员滥用职权 犯罪界限与定罪量刑研究

(修订版)

中国检察理论研究所组织 编写

胡 驰 著

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

国家工作人员滥用职权犯罪界限与定罪量刑研究/中国检察理论研究所组织编写. - 北京: 中国方正出版社, 2000.3

(国家工作人员违法犯罪惩治与防范丛书)

ISBN 7-80107-383-5

I. 国… II. 中… III. ①国家机构工作人员-渎职罪-裁定-研究-中国 ②国家机构工作人员-渎职罪-量刑-研究-中国 IV. D924.393

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2000) 第 05852 号

国家工作人员滥用职权犯罪界限与定罪量刑研究 (修订版)

中国方正出版社出版发行

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编: 100813)

山东新华印刷厂德州厂印刷

开本: 850×1168 毫米 1/32 印张: 22.875 字数: 567 千字

2000 年 3 月第 1 版 2001 年 2 月德州第 2 次印刷

印数: 5001—11000 册 定价: 36.80 元

(本书如有印装质量问题, 请与本社出版部联系)

☆国家工作人员滥用职权犯罪界限与定罪量刑研究☆

编写说明

职务犯罪是伴随国家及法律的产生而产生，自古以来就是困扰历朝历代的焦点问题，古今中外，概莫能外。因而，“从严治吏、吏治从严”，以求政治清明、社会安定，历来均是世界各国孜孜不倦所追求的目标。

经过二十余年的改革开放，中国当前社会秩序稳定，经济建设正朝着健康有序的良性循环方向发展。但不可否认的是，伴随着经济交往领域的不断扩大，社会生活的复杂化及各种不良因素的影响和侵入，职务违法犯罪行为正日渐成为影响政府形象、抵消经济建设总体成果和危害社会安定的负面消极因素。不仅在某种程度上呈逐渐蔓延之趋势，而且大案要案不断出现，涉案数额及其对社会正常秩序所造成的冲击呈几倍数增长。就不同类型的职务犯罪而言：国家工作人员经济犯罪日益增加；徇私舞弊型的渎职罪时见报端；失职型的职务犯罪危害后果巨大；贪污贿赂犯罪的涉案数额急剧增加。就职务犯罪的宏观方面而言，总体认定与处理中的争议问题越来越多；不同职务犯罪的立案标准与数额认定标准要么变化过快而难以掌握，要么滞后于现实生活而无法操作。因此，有针对性、理论联系实际地加强惩治与防范职务犯罪的研究和指导工作，已经是当务之急。

中国自古以来就重视对于职务犯罪的惩治与防范，官员犯罪从重处罚几乎成为中国历代刑事立法的一个惯例。中国共产党三代领

导人均极为重视廉政勤政问题，惩治与防范职务犯罪更是新中国刑事立法五十年来重点。1997年修订通过的中国新刑法典对于职务犯罪的关注超乎寻常：不仅专章设立了“贪污贿赂罪”和“渎职罪”两个惩治职务犯罪的专门性章节，立法篇幅与立法容量大幅度提高；而且几乎在所有刑法分则的其他章节均可以找到有关惩治职务犯罪的专门性条款，许多传统型犯罪更是增加了“国家工作人员从重处罚”的从严性专门立法设置。

但不可否认的是，以下几个方面的因素导致司法实践中职务犯罪的查处难度增加：其一，徒法不足以自行，刑法典中相对理想化的法条规定要转化为吏治清明的司法现实，需要对于既存的刑事立法结合社会现实进行准确而深入的研究。法条规定的简洁化用语方式、法条规定的有限容量、法律常用术语与日常生活用语之间的差异性等因素，导致立法意图并非能被司法工作人员统一理解；各级各地司法工作人员个人业务素质的参差不齐、执法水平和认识能力的地区性差异，以及宏观性量刑方法与量刑标准的不统一，导致职务犯罪定性不准确和量刑不恰当、不平衡现象在一定程度上存在，同一职务犯罪行为在不同司法区域往往得到相差悬殊甚至于完全不同的结果。其二，职务犯罪的犯罪人具有相对较大的公共权力，因而其犯罪行为方式往往较普通公众犯罪显得更为隐蔽和更为复杂，所存在的司法疑点、难点、焦点以及热点问题也更值得关注。客观地讲，职务犯罪所造成的司法疑难与理论争议在总量上正在迅速增加，因而必须引起足够的重视，并切实加以探讨研究，以求得合理解决。

鉴于职务犯罪所具有的严重社会危害性及其所伴随的越来越多的司法疑难问题，在对近年来所出现的职务犯罪进行总体考虑和详细分类的基础上，我们将疑难问题比较突出和发案率相对较高的职务犯罪进行分类研究，并在原有基础上进行重新修订，本系列丛书共分九本：《贪污贿赂犯罪界限与定罪量刑研究》、《国家工作人员

经济犯罪界限与定罪量刑研究》、《国家工作人员犯罪认定中疑点难点问题研究》、《国家工作人员滥用职权犯罪界限与定罪量刑研究》、《国家工作人员失职犯罪界限与定罪量刑研究》、《妨害国家机关职能犯罪界限与定罪量刑研究》、《国家工作人员犯罪的数额认定与立案标准研究》、《多发疑难职务犯罪案例教程》、《多发疑难经济犯罪案例教程》。针对现实存在的实际问题，结合立法规定与司法解释的精神进行深入浅出的研究分析，力争对多数问题给予一个比较令人信服的司法处置对策，希望以此来减少职务犯罪惩治与防范中的定性不准与量刑不当情况，从而为打击职务犯罪、促进社会发展与经济建设贡献绵薄之力。

由于学识和司法实践经验的局限，加之所掌握的资料有限，我们的探索只是初步的，丛书中疏漏之处，敬请读者批评指正。

编 者

2001年3月

目 录

绪 论	(1)
一、国家工作人员滥用职权犯罪的历史沿革	(1)
二、国家工作人员滥用职权犯罪的概念和特征	(4)
三、国家工作人员滥用职权犯罪的分类	(13)
四、国家工作人员滥用职权犯罪的刑罚特征	(14)
五、国家工作人员滥用职权犯罪的预防	(15)

第一编 滥用职权罪总论



第一章 滥用职权罪概述	(19)
第一节 滥用职权罪历史沿革	(19)
第二节 滥用职权罪概念和构成特征	(23)
一、概 念	(23)
二、构成特征	(23)
第二章 滥用职权罪的司法认定与刑罚适用	(29)
第一节 滥用职权罪的司法认定	(29)
一、罪与非罪的界限	(29)

二、此罪与彼罪的界限	(34)
第二节 滥用职权罪的刑罚适用	(41)

第二编 市场经济中的滥用职权犯罪



第三章 非法经营同类营业罪	(45)
第一节 非法经营同类营业罪的概念和构成特征	(46)
一、概 念	(46)
二、构成特征	(46)
第二节 非法经营同类营业罪的司法认定	(48)
一、罪与非罪的区分	(48)
二、非法经营同类营业罪与公司、企业的 行政违法行为的界限	(49)
第三节 非法经营同类营业罪刑罚适用	(49)
第四章 为亲友非法牟利罪	(50)
第一节 为亲友非法牟利罪的概念和构成特征	(52)
一、概 念	(52)
二、构成特征	(52)
第二节 为亲友非法牟利罪的司法认定	(54)
第三节 为亲友非法牟利罪的刑罚适用	(54)

第五章 徇私舞弊造成破产、亏损罪	(55)
第一节 徇私舞弊造成破产、亏损罪的概念和 构成特征	(58)
一、概 念	(58)
二、构成特征	(58)
第二节 徇私舞弊造成破产、亏损罪的司法认定	(62)
一、罪与非罪的界限	(62)
二、此罪与彼罪的界限	(62)
第三节 徇私舞弊造成破产、亏损罪的刑罚适用	(64)
 第六章 徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪	(65)
第一节 徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪的 概念和构成特征	(66)
一、概 念	(66)
二、构成特征	(66)
第二节 徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪的 司法认定	(68)
一、罪与非罪的界限	(68)
二、徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪与他罪 的区别	(69)
三、犯罪形态	(70)
第三节 徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪的 刑罚适用	(70)

第七章 金融工作人员购买假币、以假币

换取货币罪 (72)

第一节 金融工作人员购买假币、以假币换取货币罪

的概念和构成特征 (73)

一、概 念 (73)

二、构成特征 (73)

第二节 金融工作人员购买假币、以假币换取货币罪

的司法认定 (75)

一、本罪罪与非罪的界限 (75)

二、此罪与彼罪的界限 (75)

三、犯罪形态问题 (77)

第三节 金融工作人员购买假币、以假币换取货币罪

的刑罚适用 (78)

第八章 违法向关系人发放贷款罪 (79)

第一节 违法向关系人发放贷款罪的概念和构成特征 (80)

一、概 念 (80)

二、构成特征 (80)

第二节 违法向关系人发放贷款罪的司法认定 (85)

一、罪与非罪界限 (85)

二、此罪与彼罪界限 (86)

第三节 违法向关系人发放贷款罪的刑罚适用 (87)

第九章 违法发放贷款罪 (88)

第一节 违法发放贷款罪的概念和构成特征 (88)

一、概 念 (88)

二、构成特征	(88)
第二节 违法发放贷款罪的司法认定	(89)
一、罪与非罪界限	(89)
二、此罪与彼罪界限	(89)
第三节 违法发放贷款罪的刑罚适用	(90)
 第十章 用账外客户资金非法拆借、发放贷款罪	(91)
第一节 有账外客户资金非法拆借、发放贷款罪 的概念和构成特征	(92)
一、概 念	(92)
二、构成特征	(92)
第二节 用账外客户资金非法拆借、发放贷款罪 的司法认定	(94)
一、罪与非罪的界限	(94)
二、此罪与彼罪的界限	(96)
三、犯罪形态	(97)
第三节 用账外客户资金非法拆借、发放贷款罪的 刑罚适用	(98)
 第十一章 非法出具金融票证罪	(99)
第一节 非法出具金融票证罪的概念和犯罪构成	(99)
一、概 念	(99)
二、构成特征	(100)
第二节 非法出具金融票证罪的司法认定	(104)
一、罪与非罪的界限	(104)
二、此罪与彼罪的界限	(105)
三、犯罪形态	(106)
第三节 非法出具金融票证罪的刑罚适用	(107)

第十二章 对违法票据承兑、付款、保证罪	(108)
第一节 对违法票据承兑、付款、保证罪的概念和构成特征	(109)
一、概 念	(109)
二、构成特征	(109)
第二节 对违法票据承兑、付款、保证罪的司法认定	(112)
一、罪与非罪的界限	(112)
二、此罪与彼罪的界限	(113)
第三节 对违法票据承兑、付款、保证罪的刑罚适用 ...	(114)
第十三章 挪用特定款物罪	(115)
第一节 挪用特定款物罪的概念和犯罪构成	(119)
一、概 念	(119)
二、构成特征	(120)
第二节 挪用特定款物罪的司法认定	(125)
一、挪用特定款物罪与非罪的界限	(125)
二、挪用特定款物罪与其他罪的界限	(126)
三、犯罪形态	(129)
第三节 挪用特定款物罪的刑罚适用	(131)
第十四章 贪污罪	(133)
第一节 贪污罪的概念	(140)
一、对贪污罪的概念的研究	(140)
二、对现今论著中贪污罪定义的小结	(145)
第二节 贪污罪的构成特征	(146)
一、贪污罪的客体	(146)
二、贪污罪的客观特征	(161)

三、贪污罪的主体特征	(177)
四、贪污罪的主观特征	(182)
第三节 贪污罪的司法认定	(185)
一、贪污犯罪的罪与非罪的界限	(185)
二、此罪与彼罪的界限	(213)
三、贪污罪的犯罪形态	(221)
第四节 贪污罪的刑罚适用	(239)
 第十五章 挪用公款罪	(241)
第一节 挪用公款罪的概念和构成特征	(245)
一、概 念	(245)
二、构成特征	(245)
第二节 挪用公款罪的司法认定	(258)
一、罪与非罪的界限	(258)
二、此罪与彼罪的界限	(263)
三、挪用公款罪的犯罪形态	(269)
第三节 挪用公款罪的刑罚适用	(273)
 第十六章 受贿罪	(276)
第一节 受贿罪的概念和构成特征	(279)
一、概 念	(279)
二、受贿罪的构成特征	(280)
第二节 受贿罪的司法认定	(344)
一、受贿罪与非罪的界限	(344)
二、受贿罪此罪与彼罪界限	(363)
三、受贿罪犯罪形态问题	(365)
四、共同受贿犯罪的认定和处理	(367)
第三节 受贿罪的刑罚适用	(369)

一、受贿 10 万元以上的量刑	(370)
二、受贿 5 万元以上不满 10 万元的量刑	(371)
三、受贿 5000 元以上不满 5 万元的量刑或者 行政处罚	(372)
四、受贿不满 5000 元的量刑或者行政处罚	(373)
 第十七章 单位受贿罪	(375)
第一节 单位受贿罪的概念和构成特征	(376)
一、概 念	(376)
二、构成特征	(376)
第二节 单位受贿罪的司法认定	(378)
一、罪与非罪的界限	(378)
二、此罪与彼罪的界限	(379)
第三节 单位受贿罪的刑罚适用	(380)
 第十八章 私分国有资产罪	(381)
第一节 私分国有资产罪的概念和构成特征	(382)
一、客体特征与客观特征	(382)
二、主体特征与主观特征	(384)
第二节 私分国有资产罪的司法认定	(385)
一、罪与非罪的界限	(385)
二、此罪与彼罪的界限	(387)
第三节 私分国有资产罪的刑罚适用	(389)
 第十九章 私分罚没财物罪	(390)
第一节 私分罚没财物罪的概念和构成特征	(390)
一、概 念	(390)
二、构成特征	(390)

第二节 私分罚没财物罪的司法认定	(391)
一、罪与非罪的界限	(391)
二、此罪与彼罪界限	(392)
第三节 私分罚没财物罪的刑罚适用	(393)
 第二十章 滥用管理公司、证券职权罪	(394)
第一节 滥用管理公司、证券职权罪的概念 和构成特征	(395)
一、概 念	(395)
二、构成特征	(395)
第二节 滥用管理公司、证券职权罪的司法认定	(402)
一、罪与非罪的界限	(402)
二、此罪与彼罪的界限	(403)
第三节 滥用管理公司、证券职权罪的刑罚适用	(405)
 第二十一章 徇私舞弊不征、少征税款罪	(406)
第一节 徇私舞弊不征、少征税款罪的概念 和构成特征	(407)
一、概 念	(407)
二、构成特征	(407)
第二节 徇私舞弊不征、少征税款罪的司法认定	(408)
一、罪与非罪的界限	(408)
二、此罪与彼罪的界限	(409)
三、本罪与偷税共犯的界限	(409)
第三节 徇私舞弊不征、少征税款罪的刑罚适用	(410)

第二十二章 徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退稅罪	
退稅罪	(411)
第一节 徇私舞弊发售发票、抵扣稅款、出口退稅罪	
的概念和构成特征	(412)
一、概 念	(412)
二、构成特征	(412)
第二节 徇私舞弊发售发票、抵扣稅款、出口退稅罪	
的司法认定	(413)
一、罪与非罪的界限	(413)
二、此罪与彼罪的界限	(414)
第三节 徇私舞弊发售发票、抵扣稅款、出口退稅罪	
的刑罚适用	(416)
第二十三章 违法提供出口退稅凭证罪	(417)
第一节 违法提供出口退稅凭证罪的概念和构成特征	(417)
一、概 念	(417)
二、构成特征	(417)
第二节 违法提供出口退稅凭证的司法认定	(418)
一、罪与非罪的界限	(418)
二、此罪与彼罪的界限	(418)
第三节 违法提供出口退稅凭证罪的刑罚适用	(419)
第二十四章 放纵走私罪	(420)
第一节 放纵走私罪的概念和构成特征	(421)
一、概 念	(421)
二、构成特征	(421)
第二节 放纵走私罪的司法认定	(422)

一、罪与非罪的界限	(422)
二、此罪与彼罪的界限	(423)
三、犯罪形态问题	(424)
第二节 放纵走私罪的刑罚适用	(425)
 第二十五章 商检徇私舞弊罪	(426)
第一节 商检徇私舞弊罪的概念和构成特征	(427)
一、概 念	(427)
二、构成特征	(427)
第二节 商检徇私舞弊罪的司法认定	(427)
一、罪与非罪的界限	(427)
二、此罪与彼罪的界限	(428)
第三节 商检徇私舞弊罪的刑罚适用	(429)
 第二十六章 放纵制售伪劣商品犯罪行为罪	(430)
第一节 放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的概念 和构成特征	(431)
一、概 念	(431)
二、构成特征	(431)
第二节 放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的司法认定	(433)
一、罪与非罪的界限	(433)
二、此罪与彼罪的界限	(433)
三、犯罪形态问题	(436)
第三节 放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的刑罚适用	(437)

第三编 社会管理秩序中的滥用职权犯罪

第二十七章 非法向外国人出售、赠送珍贵文物罪 … (441)

第一节 非法向外国人出售、赠送珍贵文物罪的概念

和犯罪构成 …………… (443)

一、概 念 …………… (443)

二、构成特征 …………… (444)

第二节 非法向外国人出售、赠送珍贵文物罪的

司法认定 …………… (445)

一、罪与非罪的界限 …………… (445)

二、此罪与彼罪的界限 …………… (445)

第三节 非法向外国人出售、赠送珍贵文物罪

的刑罚适用 …………… (446)

第二十八章 非法出售、私赠文物藏品罪 …………… (447)

第一节 非法出售、私赠文物藏品罪的概念、

构成特征 …………… (448)

一、概 念 …………… (448)

二、构成特征 …………… (448)

第二节 非法出售、私赠文物藏品的司法认定 …………… (450)

一、罪与非罪的界限 …………… (450)

二、此罪与彼罪的界限 …………… (450)

第三节 非法出售、私赠文物藏品罪的刑罚适用 …………… (452)