

陈乃蔚 刘 华●著

涉外经济犯罪 及其防治

Shewai Jingji Fanzui Jiqifangzhi

上海社会科学院出版社



陈乃蔚 刘 华●著

-50
D924.334

7

涉外经济犯罪 及其防治

Shewai Jingji Fanzui Jiqifangzhi

上海社会科学院出版社

责任编辑 方小芬

封面设计 闵 敏

涉外经济犯罪及其防治

陈乃蔚 刘 华著

上海社会科学院出版社出版

(上海淮海中路 622 弄 7 号)

新华书店上海发行所发行 太仓市印刷厂印刷

开本 787×1092 1/32 印张 6.875 字数 149000

1997 年 11 月第 1 版 1997 年 11 月第 1 次印刷

印数 1—3000

ISBN 7-80618-369-8/D·161

定价:12.00 元

写在前面的话

国门开启。

中国全方位地对外开放。

跻身世界先进民族之林,是中国人几百年的强国之梦;追赶世界发达国家步伐,是中国数代人的强烈愿望。国门开放带来了机遇,带来了挑战。

随着我国实行对外开放、对内搞活的经济政策,外资的投入、技术的引进,促进了我国经济的发展;文化的交流、观念的影响,激励了我国改革的进程。我国的经济建设从来没有获得如此持续的高速发展,我国的社会心态从来没有显得这样活跃而且富有个性。

但是,阳光下面必有阴影,大潮之下必有浊流。

对外开放以来,我国违法犯罪活动明显增多,社会治安形势趋于严峻。其中一个令人关注的现象是经济犯罪呈现涉外化的倾向。应当指出的是,这里所言涉外包含两个意思:一是国境之外。凡是犯罪主体涉及外国人或者犯罪对象涉及外国人及其财产,犯罪行为地或结果地之一涉及国外领域,皆称涉外经济犯罪。二是法域之外。主要指我国港澳台地区。因为我国大陆与港澳台地区属于不同法域,各有独有的法律体系与独立的司法制度。故而,凡是犯罪主体涉及港澳台人,或者犯罪对象涉及港澳台人及其财产,或者犯罪行为地或结果地

之一涉及港澳台地区,我们姑且也称涉外经济犯罪。

涉外经济犯罪一方面表现为,境外的不法分子利用我国引进外资技术之机,对我国进行经济犯罪的冒险与渗透,企图将开放的中国作为他们非法掠取财富的淘金场所。当前我国经济领域涉外经济犯罪猖獗,不仅出现走私、套汇、涉外合同欺诈、涉外货币犯罪之类传统经济犯罪,而且发生投资诈骗、贷款欺诈、信用证欺诈、境外期货交易欺诈、公司犯罪、侵犯知识产权犯罪等等新型涉外犯罪;另一方面则表现为,随着对外经济交往日趋密切,境内的不法分子也将犯罪目标瞄准涉外经济领域,他们有的向来我国投资办厂与开店经商的外商与港澳台人大肆索贿受贿;有的侵吞外资企业财产;有的向境外情报机构与国外不法企业出卖我国经济情报和企业技术秘密;有的受聘外派,吃里扒外,贪污或者挪用企业驻外机构资金,此类涉外经济犯罪行为也呈上升趋势。

可见,当社会从封闭转向开放之际,犯罪活动也已开始跨越国界。经济犯罪涉外化的倾向是我们面临的一个新的法律问题。涉外经济犯罪不仅大量侵蚀国家与社会的经济利益,而且严重地破坏了国家法律所规范的经济秩序,它使我国经济环境遭到污染,国家开放形象受到损害。显然,涉外经济犯罪所呈现的社会危害在程度上超出一般经济犯罪。并且,经济犯罪涉外化的倾向正向我们显示一种危险趋势:犯罪活动的国际交流与联合,我国的立法司法面对的是来自域内和域外两股犯罪势力的挑战。

毫无疑问,我们正面临着挑战,我们必须回答这一挑战。

在改革开放的时代背景下,经济犯罪涉外倾向的出现,是一种不可避免的伴随现象。剖析发生这一现象的多层次原

因,探讨制约这一现象的多方面因素,预测其发展趋势,研究其治理对策,在当前无疑是富有现实意义与理论价值的工作。法学理论研究人员,有义务及时地研究这一问题。

经济生活是五光十色的,经济违法犯罪当然是错综复杂的,涉外经济犯罪更是复杂。涉外经济犯罪的发生发展既有深刻的国际政治经济背景,又有具体的社会环境文化因素,涉外经济犯罪的形式和手段的变化,是随着国际贸易结构与方式的发展而变化的。因此,涉外经济犯罪不仅是个法律问题,而且是个社会问题。我们试图从法律社会学的角度研究这一问题,本书就是我们探索与思考的结果。这些个人见解均是引玉之砖。如果通过此书能使读者关心并且了解涉外经济犯罪,那就是我们的收获。

目 录

写在前面的话·····	(1)
-------------	-------

现 象 篇

一、涉外经济犯罪的概念 ·····	(3)
(一)经济犯罪的概念·····	(4)
(二)经济犯罪的种类·····	(6)
(三)涉外经济犯罪的概念·····	(9)
(四)涉外经济犯罪的特性·····	(11)
二、涉外经济犯罪的由来 ·····	(14)
(一)改革开放前 30 年我国经济犯罪情况 ·····	(14)
(二)改革开放后 15 年我国经济犯罪情况 ·····	(15)
(三)涉外经济犯罪的兴起·····	(17)
(四)国际经济犯罪的输入·····	(20)
三、涉外经济犯罪的类型 ·····	(24)
(一)涉外金融犯罪·····	(24)
(二)涉外贸易犯罪·····	(31)
(三)涉外公司犯罪·····	(33)
(四)涉外税务犯罪·····	(35)

(五)涉外知识产权犯罪	(37)
(六)涉外贪污贿赂犯罪	(39)

四、涉外经济犯罪的危害	(41)
(一)涉外经济犯罪的物质性损害	(41)
(二)涉外经济犯罪的非物质性损害	(43)
(三)打击涉外经济犯罪	(48)

特 征 篇

一、内外联手,跨境作案	(53)
(一)涉外经济犯罪中的共同犯罪范围	(53)
(二)涉外经济犯罪中的共同犯罪类型	(57)
(三)涉外经济犯罪中的共同犯罪特点	(58)
(四)涉外经济犯罪中的共同犯罪原因	(61)

二、数案纠缠,多罪共生	(63)
(一)涉外经济犯罪共生结构	(63)
(二)涉外经济犯罪共生类型	(67)
(三)涉外经济犯罪共生现象原因	(69)

三、牟取暴利,法人不法	(74)
(一)法人犯罪概念和刑事法律规定	(74)
(二)法人涉外经济犯罪种类	(77)
(三)法人涉外经济犯罪特征	(84)

四、追逐利益,权力病变	(88)
-------------------	--------

(一)权力病变现象的表现形式·····	(88)
(二)权力病变现象的本质特征·····	(93)
(三)权力病变现象的症结·····	(95)

原 因 篇

一、国门开放的犯罪潜流·····	(101)
(一)国门开放后的随附现象·····	(102)
(二)涉外经济犯罪的国际社会背景·····	(105)
二、经济体制转轨的伴生现象·····	(109)
(一)转轨时期的社会特点·····	(109)
(二)转轨时期的失范现象·····	(112)
三、法律存在盲区的结果·····	(118)
(一)法律盲区的分类·····	(118)
(二)法律盲区的例证·····	(124)
四、社会整合弱化的影响·····	(127)
(一)社会整合弱化的主要领域·····	(128)
(二)社会整合弱化的具体原因·····	(131)
五、经济利益的驱动作用·····	(136)
(一)非分的经济利益追求·····	(136)
(二)病态的物质需求心理·····	(139)
六、经济差别的刺激因素·····	(144)

(一)经济差别的形成原因·····	(146)
(二)经济差别刺激的作用·····	(147)
(三)经济差别刺激的反应·····	(149)

对 策 篇

一、把握涉外经济犯罪的趋势·····	(155)
(一)国际经济犯罪发展的过程·····	(155)
(二)国际经济犯罪发展的现状·····	(156)
(三)涉外经济犯罪的趋势·····	(162)
二、研究涉外经济犯罪的规律·····	(165)
(一)经济活动与经济犯罪的联系·····	(165)
(二)抗制涉外经济犯罪的手段·····	(168)
三、严密涉外经济犯罪的法网·····	(173)
(一)注重扩大经济犯罪法网·····	(173)
(二)准确设定经济犯罪罪名·····	(174)
四、抗制涉外经济犯罪的防线·····	(179)
(一)行业自律——第一道防线·····	(179)
(二)行政监督——第二道防线·····	(183)
(三)刑事制裁——第三道防线·····	(185)
五、更新技术防范手段·····	(188)
(一)技术防范的例证·····	(188)
(二)技术防范的内容·····	(190)

(三)技术防范的作用·····	(192)
(四)技术防范的改进·····	(193)
六、强化国际刑事合作·····	(195)
(一)国际刑事合作的意义·····	(195)
(二)涉外经济犯罪的管辖·····	(197)
(三)国际刑事司法协助的内容·····	(200)
(四)国际刑事司法协助的途径·····	(201)
主要参考书籍文献·····	(204)
后记·····	(207)

现象篇

一、涉外经济犯罪的概念

当今的世界是开放的世界。开放,带来了经济的繁荣,社会的发展;开放,促进了文化的交流,人际的交往。改革开放15年来,我们社会主义事业成就辉煌。

国门打开之后,随着国与国联系的加强,人与人交往的密切,人类社会的空间似乎越来越小了;而交通的便捷,通讯的发达,使世界各国离我们似乎越来越近了。

然而,在国与国之间进行经济文化交流的同时,境内外犯罪势力也在积极地进行勾通;在人与人之间进行友好往来的同时,国内外不法分子也在频繁地出入我国边境。我们的朋友遍天下,但是天下之人并不都是朋友。不可否认,在旅游观光、探亲访友的外国人、港澳台人与华侨中可能混杂着从事走私、贩毒犯罪的境外不法分子;在投资办厂、开拓市场的海外投资者中,难免混入进行经济诈骗,窃取经济情报的犯罪分子,根据中国公安部门统计,近10年来所逮捕的外籍人犯涉及16个国家和地区。^①

外面的世界很精彩,然而,精彩之中也有罪恶存在。国门开放之后,面对来自境外的诱惑和刺激,国内犯罪分子也转移

^① 鲍遂献:《经济犯罪的国际化及其对策》,载《我国当前经济犯罪研究》,北京大学出版社1996年版,第19页。资料来源:公安部办公厅。

了犯罪目标,越来越多的犯罪黑手伸向了涉外经济领域。三资企业中的不法雇员利用工作之便,侵吞卷逃企业资金;职能部门的腐败分子,利用职权大肆索要外商贿赂,这些都是当前十分猖獗的犯罪行为。根据民意调查,此类犯罪被认为是危害我国对外开放事业最严重的犯罪。

可见,随着国门开放,涉外经济犯罪浊流悄然而起,并有兴风作浪之势。

研究涉外经济犯罪不能离开经济犯罪。我们认为,涉外经济犯罪是经济犯罪发展过程中的产物,可以视为经济犯罪的一种派生现象。所以,在我们认识涉外经济犯罪前,很有必要追述一下经济犯罪的概念和范围。

(一)经济犯罪的概念

英国学者希尔(E. C. Hill)曾以“犯罪的资本家”为题,在1872年召开的国际预防与抗制犯罪会议上作了主题演讲。犯罪学界公认他第一次提出了经济犯罪的概念,第一次道出了经济犯罪的危害。^① 美国犯罪学家萨瑟兰(H. E. Sutherland)在1940年提出白领犯罪的概念,企图界定经济犯罪范围。他认为:“有一定社会地位的所谓白领人士在职业活动中,为谋取不法利益而实施的犯罪是经济犯罪。”他指出:“中产阶级和高阶层人士所实施的犯罪,其危害性是严重的。虽然被人忽视或者受到贬低,但是这种危害是实在的。”^② 此

① 林山田:《经济犯罪与经济刑法》,台湾三民书局1981年版,第5页。

② [美]杰克·D·道格拉斯、弗兰西斯·C·瓦克斯勒著:《越轨社会学概论》,河北人民出版社1987年版,第380页。

后,也有犯罪学家称经济犯罪为职业犯罪,认为经济犯罪是具有从事经济活动职业身份的人所实施的犯罪。还有学者将白领犯罪、职业犯罪称为智力犯罪或者隐性犯罪。

总之,关于经济犯罪概念,西方犯罪学家众说纷纭,莫衷一是,至今尚未提出一个明确而一致的定义。

但是,综合西方犯罪学者观点。他们一般认为经济犯罪具有4个特点:

1. 主体身份白领化。主体是具有一定社会地位、从事脑力劳动的人,往往具有从事经济贸易活动和经济管理活动的职业身份。

2. 行为方式智能化。经济案犯一般精通专业知识,熟谙经济交往,实施犯罪往往周密策划,不留痕迹,具有较高的智能性,反侦察能力强。

3. 犯罪目的图利性。经济犯罪是以图谋不法经济利益为目的的犯罪,牟利而且是牟取巨额的利益是经济犯罪的目的。经济案犯已经获取的实际利益和企图牟取的期待利益远远高于任何财产犯罪。

4. 侵犯利益抽象性。经济犯罪所侵害的利益除了个人财产利益,大部分是社会公共利益,所以不像暴力犯罪那样容易激起公愤。经济犯罪对社会的侵害属于隐性侵蚀。

我国学者对经济犯罪的研究由来已久,在刑法界有大中小经济犯罪概念之争,至今尚无定论。对于经济犯罪,我们认同这样一种观点:经济犯罪是经济运行过程中具有严重危害性的非法经济活动。这种非法行为以图谋不法经济利益为目的,利用经济交往方式直接或者间接违反经济法律,破坏经济

秩序。^①

我们认为,经济犯罪除了具备西方犯罪学者所公认的特征之外,它还具有两个本质特征:

1. 经济犯罪所侵犯的客体是社会经济交往所赖以建立的经济法律秩序。经济犯罪可能表现为对财产的侵犯,也可能表现为对利益的损害,但实质上,它侵害的是财产和利益背后的以诚实信用、公平竞争为特征的市场经济法律秩序。

2. 经济犯罪所发生的领域是经济领域。包括由众多经济环节所组成的全部经济运行过程。经济活动,从纵向看,有生产和流通两大领域;从横向看,包括工业、农业、金融、运输业、房地产诸多门类。作为一种图利犯罪,经济犯罪滋生于经济交往环节,发生在经济运行过程中,两大领域各个环节在经济运转中均有可能发生经济犯罪。

以上是经济犯罪区别于财产犯罪之处。财产犯罪所侵犯的客体是财产所有权,它一般发生在日常生活中,盗窃、抢劫是财产犯罪,而不是经济犯罪,但是对于诈骗犯罪来说,则具体分析,发生在日常生活中的诈骗是财产犯罪;发生在经济生活中的诈骗,则属于经济犯罪。

(二)经济犯罪的种类

关于经济犯罪的种类,也是一个复杂而混乱的问题。各国在刑事法律上所划分的经济犯罪范围差异较大。有的国家单独编纂经济刑法,例如,荷兰《经济犯罪法》,德国的《经济刑

^① 陈兴良:《经济犯罪学》,中国社会科学出版社1990年版,第33页。