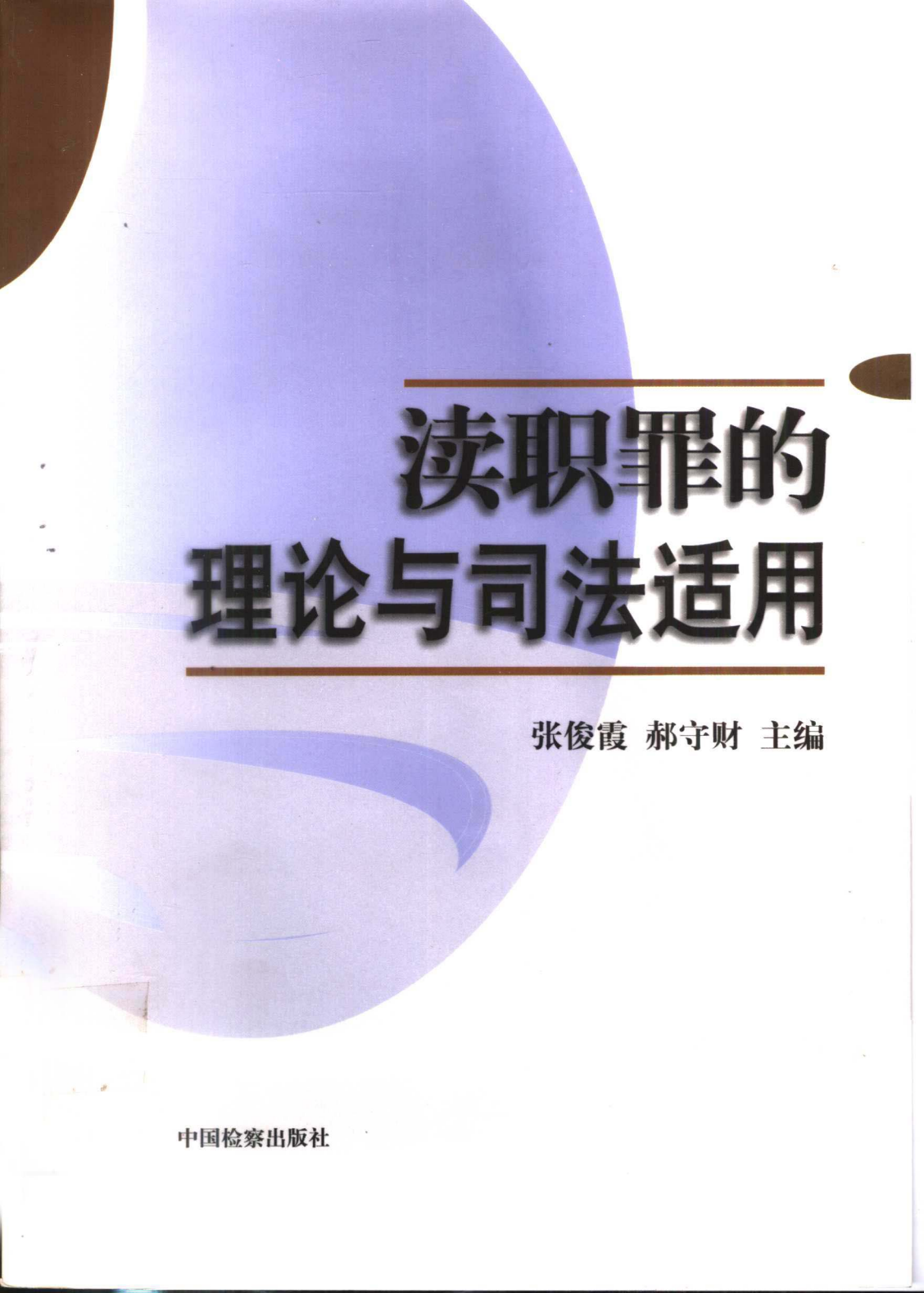




渎职罪的 理论与司法适用

张俊霞 郝守财 主编

中国检察出版社

渎职罪的 理论与司法适用

王作堂 编著 郭卫 审校

中国政法大学出版社

渎职罪的理论与司法适用

主 编：张俊霞 郝守财

副主编：陈 瑛 桂梦美

撰稿人：(以姓氏笔画先后为序)：

刘 霜 任彦君 张俊霞
陈 瑛 郝守财 桂梦美
蔡 军

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

渎职罪的理论及司法适用 / 张俊霞 郝守财主编. —北京:
中国检察出版社, 2002. 9
ISBN 7-80086-995-4

I. 渎... II. 张... III. 渎职罪—法律适用—中国
IV. D924. 393

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2002) 第 063535 号

渎职罪的理论及司法适用

主编 张俊霞 郝守财

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: www.zgjccbs.com
电子邮箱: zgjcbs@vip.sina.com
电 话: (010) 68650027 (编辑) 68650015 (发行) 68636518 (邮购)
经 销: 新华书店
印 刷: 保定市印刷厂印刷
开 本: A5
印 张: 16 印张
字 数: 440 千字
版 次: 2002 年 10 月第一版 2002 年 10 月第一次印刷
书 号: ISBN 7-80086-995-4 / D·995
定 价: 32.00 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

前 言

渎职罪是职务犯罪的一种。这类犯罪是与其他犯罪有明显不同的犯罪类型，也是当今世界各国研究和惩治的严重犯罪现象之一。近年来，渎职罪的发生率呈不断上升趋势。面对日趋严重和十分复杂的渎职犯罪问题，究竟应采取何种对策，才能有效地予以打击和遏制，已成为摆在我们面前的重要课题。特别是我国刑法典修订实施以来，渎职罪在实践中出现了许多新情况、新问题，虽然理论界与实务界对此进行了许多有益的探索，但是尚缺乏系统的、深入的研究。为此，我们编写了《渎职罪的理论与司法适用》一书。本书在兼顾渎职犯罪的一般理论科学性的同时，更立足于办理渎职犯罪的司法实践需要，解决实务中遇到的疑难问题，以期提高司法人员办理渎职案件的法律水平和业务技能。

本书共分三篇、十一章。在绪论篇中探讨了渎职罪的概念、构成特征、种类、立法沿革等问题；在种类篇中探讨了渎职罪中各种个罪的概念、构成特征、立案标准及其简析、司法认定中应注意的问题、定罪与量刑法律依据等问题；在对策篇中探讨了渎职罪的原因、预测、预防等问题。我们尽力做到逻辑严谨、条理分明、论点有理有据、理论联系实际，并在此基础上，努力加强全书的通俗性与可读性，使之能够为我国控制和打击渎职犯罪，加强廉政建设起到积极的作用。

全书由张俊霞、郝守财任主编，陈瑛、桂梦美任副主编。全书由张俊霞、郝守财、桂梦美统稿。参加编写的同志具体分工如下（以姓氏笔画先后为序）：

刘 霜（河南大学法学院）：第四章

任彦君（河南大学法学院）：第七章（第一节至第六节）

张俊霞（公安部铁道警官高等专科学校）：

第一章、第七章（第七节至第十节）

第八章（第四节至第七节）

陈 瑛（河南大学法学院）：

第五章（第八、九节）、第十、十一章

郝守财（河南大学法学院）：第二、三、九章

桂梦美（河南大学法学院）：第五章（第一节至第七节）

蔡 军（河南大学法学院）：

第六章、第八章（第一节至第三节）

由于作者水平所限，所探讨的问题又极其复杂，所以，书中一定还存在许多不完善、不成熟的地方。敬请专家、学者和广大读者批评指正。

编 者

2002 年 8 月

序

在中央纪委、监察部公布重庆市人大常委会原副主任秦昌典等二人失职渎职造成 1000 万美元巨额损失案件时,《人民日报》曾发表了一篇题为《严惩失职渎职行为》的评论员文章,指出:“一个时期以来,在一些人的头脑中,认为那种中饱私囊的贪污受贿行为是腐败,要处理,要法办;而那种给国家和集体造成严重经济损失,但没有把钱装进个人腰包的行为,就不是腐败,要谅解,要宽容。秦、王二人严重失职渎职行为充分说明,事实绝非如此。一些领导干部对工作极端不负责任,官僚主义严重,玩忽职守,不仅给国家和集体造成巨大经济损失,而且严重损害党和政府的形象,其危害性绝不亚于贪污受贿、中饱私囊,其造成的损失可能更加巨大,如果宽容这种行为,甚至放任不管,就是丧失原则,就是对人民的犯罪”。大量的事实告诉我们,反渎职和反贪污贿赂一样,是反腐败斗争的一个重要组成部分;渎职犯罪和贪污贿赂犯罪一样,是国家公务人员职务犯罪中的一种主要犯罪;依法严惩渎职犯罪和依法严惩贪污贿赂犯罪一样,是法律赋予司法机关的重要职责。修订后的刑法实施以来,查办国家机关工作人员渎职犯罪案件工作经历了一个探索和适应的过程,可以说是在探索中前进,在适应中发展。这个过程至今还没有完结。遇到的一个重要问题就是社会对渎职犯罪的有关理论和知识还缺乏应有的了解;对渎职犯罪的严重性、危害性及严惩渎职犯罪的必要性、重要性认同和理解的程度还存在很大的差距。这在一定程度上影响和制约了人们同渎职犯罪的斗争。

研究渎职犯罪的理论和实践,宣传同渎职犯罪做斗争的历史和

② 序

现状，增强同渎职犯罪做斗争的决心和信心，这既是落实依法治国、建设社会主义法治国家方略的实际需要，也是法学理论工作者和司法实际工作者的共同责任。正是在这个意义上，我认为，《渎职罪的理论与司法适用》一书的出版应该说是应运而生，可喜可贺。在这本书中，作者们把渎职犯罪放在纵的（历史）和横的（中外）几个不同的方位，进行研究和论述，有利于人们开阔眼界，从更大的视野来认识渎职犯罪；对刑法中关于渎职犯罪的规定条分缕析，加以比较，有利于人们更具体地认识渎职犯罪的不同罪名、不同犯罪形态及其构成；尤其是辟出一编，专门就渎职犯罪产生的原因进行剖析，对预防渎职犯罪的对策进行研究，更具新意。当然，本书也有若干不足之处，比如，个别观点值得商榷；渎职犯罪的分类方法值得进一步推敲；在讲到渎职犯罪预测时，如果能对新时期渎职犯罪的趋势进行一些必要的分析，效果或许会更好一些。当然，这些纯属一家之言，仅供作者们参考。

李保唐

2002年8月30日于北京

* 本序作者系最高人民检察院渎职侵权检察厅厅长。

张俊霞 女 1963年9月
出生。河南省巩义市人，1984
年7月毕业于河南大学政教
系，现任公安部铁道警官高
等专科学校法律系刑法教研
室主任，副教授。曾经主编、
参编的著作、教材有《职务犯
罪问题研究》、《中国刑法典
的新发展》、《新编刑法教程》
等6部。在省内外公开期刊和
核心期刊上发表论文20余
篇，主持并完成的省、部级科
研项目四项，并数次获得省、
部级以上科研成果奖。

目 录

绪 论 篇

第一章 渎职罪概述·····	(3)
第一节 渎职罪的概念及其特征·····	(3)
一、渎职罪的概念·····	(3)
二、渎职罪的特征·····	(3)
第二节 渎职罪的分类·····	(8)
一、根据罪过形式不同的分类·····	(8)
二、根据刑法对渎职罪采取的立法形式不同的分类·····	(8)
三、根据渎职罪客观行为表现不同的分类·····	(9)
四、根据对渎职罪主体的要求不同的分类·····	(9)
五、根据渎职罪侵犯具体客体不同的分类·····	(10)
第三节 渎职罪的立法概况及其评述·····	(11)
一、渎职罪的立法概况·····	(11)
二、对渎职罪立法的评述·····	(13)
第二章 中国古代有关渎职犯罪法律的历史沿革·····	(17)
第一节 先秦时期渎职犯罪的法律规定·····	(18)
第二节 秦汉时期渎职犯罪的法律规定·····	(20)
第三节 魏晋南北朝时期渎职犯罪的法律规定·····	(25)
第四节 隋唐宋元时期渎职犯罪的法律规定·····	(27)
第五节 明清时期渎职犯罪的法律规定·····	(36)

② 目 录

第三章 国外关于渎职犯罪的立法概况	(41)
第一节 国外关于渎职犯罪的概念及特征	(41)
第二节 国外关于渎职犯罪的立法技术	(42)
一、关于渎职犯罪的名称问题	(42)
二、关于在刑法中是否规定渎职犯罪的罪名问题	(43)
三、关于在刑法中是否规定渎职犯罪的定义问题	(44)
四、关于渎职犯罪罪状的表述方式问题	(44)
五、关于渎职犯罪法定刑的模式问题	(45)
第三节 国外关于渎职犯罪的体系	(45)
一、渎职犯罪在刑法分则中的地位	(45)
二、渎职犯罪的内部结构	(46)
第四节 国外关于渎职犯罪的立法内容	(47)
一、关于渎职犯罪主体的规定问题	(47)
二、关于非纯粹渎职犯罪的规定问题	(49)
三、关于渎职犯罪的种类问题	(49)
第五节 国外关于渎职犯罪刑法规定的特点	(57)
一、犯罪的种类繁多, 罪状详细、具体	(57)
二、犯罪主体的范围广	(58)
三、注重适用罚金刑和资格刑	(58)

种 类 篇

第四章 一般渎职罪	(61)
第一节 滥用职权罪	(61)
一、滥用职权罪的概念及特征	(61)
二、滥用职权罪的立案标准与简析	(63)
三、滥用职权罪在司法认定中应当注意的问题	(66)
四、滥用职权罪的刑事责任及定罪量刑的法律 依据	(68)

第二节 玩忽职守罪	(83)
一、玩忽职守罪的概念与特征	(83)
二、玩忽职守罪的立案标准与简析	(87)
三、玩忽职守罪在司法认定中应当注意的问题	(91)
四、玩忽职守罪的刑事责任及定罪量刑的法律 依据	(93)
第三节 故意泄露国家秘密罪	(100)
一、故意泄露国家秘密罪的概念和特征	(100)
二、故意泄露国家秘密罪的立案标准与简析	(102)
三、故意泄露国家秘密罪在司法认定中应当注意 的问题	(106)
四、故意泄露国家秘密罪的刑事责任及定罪量刑 的法律依据	(108)
第四节 过失泄露国家秘密罪	(112)
一、过失泄露国家秘密罪的概念与特征	(112)
二、过失泄露国家秘密罪的立案标准与简析	(114)
三、过失泄露国家秘密罪在司法认定中应当注意 的问题	(118)
四、过失泄露国家秘密罪的刑事责任及定罪量刑 的法律依据	(119)
 第五章 司法、执法渎职罪	(120)
第一节 徇私枉法罪	(120)
一、徇私枉法罪的概念与特征	(120)
二、徇私枉法罪的立案标准与简析	(128)
三、徇私枉法罪在司法认定中应注意的问题	(132)
四、徇私枉法罪的刑事责任及定罪量刑的法律 依据	(139)
第二节 民事、行政枉法裁判罪	(141)
一、民事、行政枉法裁判罪的概念与特征	(141)

④ 目 录

二、民事、行政枉法裁判罪的立案标准与简析·····	(145)
三、民事、行政枉法裁判罪在司法认定中应当注意 的问题·····	(147)
四、民事、行政枉法裁判罪的刑事责任及定罪量刑 的法律依据·····	(151)
第三节 私放在押人员罪·····	(152)
一、私放在押人员罪的概念与特征·····	(152)
二、私放在押人员罪的立案标准与简析·····	(157)
三、私放在押人员罪在司法认定中应注意的问题·····	(159)
四、私放在押人员罪的刑事责任及定罪量刑的 法律依据·····	(163)
第四节 失职致使在押人员脱逃罪·····	(164)
一、失职致使在押人员脱逃罪的概念与特征·····	(164)
二、失职致使在押人员脱逃罪的立案标准与简析·····	(167)
三、失职致使在押人员脱逃罪在司法认定中应当 注意的问题·····	(170)
四、失职致使在押人员脱逃罪的刑事责任及定罪 量刑的法律依据·····	(172)
第五节 徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪·····	(173)
一、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪的概念 与特征·····	(173)
二、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪的立案 标准与简析·····	(181)
三、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪在司法 认定中应当注意的问题·····	(184)
四、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪的刑事 责任及定罪量刑的法律依据·····	(187)
第六节 徇私舞弊不移交刑事案件罪·····	(191)
一、徇私舞弊不移交刑事案件罪的概念与特征·····	(191)
二、徇私舞弊不移交刑事案件罪的立案标准与	

简析·····	(195)
三、徇私舞弊不移交刑事案件罪在司法认定中 应当注意的问题·····	(201)
四、徇私舞弊不移交刑事案件罪的刑事责任及 定罪量刑的法律依据·····	(204)
第七节 放纵走私罪·····	(205)
一、放纵走私罪的概念与特征·····	(205)
二、放纵走私罪的立案标准与简析·····	(208)
三、放纵走私罪在司法认定中应当注意的问题·····	(209)
四、放纵走私罪的刑事责任及定罪量刑的法律 依据·····	(213)
第八节 放纵制售伪劣商品犯罪行为罪·····	(214)
一、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的概念与特征·····	(214)
二、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的立案标准 与简析·····	(216)
三、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪在司法认定中 应当注意的问题·····	(219)
四、放纵制售伪劣商品犯罪行为罪的刑事责任及 定罪量刑的法律依据·····	(222)
第九节 帮助犯罪分子逃避处罚罪·····	(223)
一、帮助犯罪分子逃避处罚罪的概念与特征·····	(223)
二、帮助犯罪分子逃避处罚罪的立案标准与简析·····	(226)
三、帮助犯罪分子逃避处罚罪在司法认定中应当 注意的问题·····	(228)
四、帮助犯罪分子逃避处罚罪的刑事责任及定罪 量刑的法律依据·····	(233)
第六章 税务渎职罪·····	(235)
第一节 徇私舞弊不征、少征税款罪·····	(235)
一、徇私舞弊不征、少征税款罪的概念及构成	

特征.....	(235)
二、徇私舞弊不征、少征税款罪的立案标准与 简析.....	(237)
三、徇私舞弊不征、少征税款罪在司法认定中应当 注意的问题.....	(238)
四、徇私舞弊不征、少征税款罪的刑事责任及定罪 量刑的法律依据.....	(243)
第二节 徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪	(243)
一、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪的 概念与特征.....	(243)
二、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪的 立案标准与简析.....	(246)
三、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪在 司法认定中应当注意的问题.....	(247)
四、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪的 刑事责任及定罪量刑的法律依据.....	(251)
第三节 违法提供出口退税凭证罪.....	(252)
一、违法提供出口退税凭证罪的概念和构成特征.....	(252)
二、违法提供出口退税凭证罪的立案标准与 简析.....	(254)
三、违法提供出口退税凭证罪在司法认定中 应当注意的问题.....	(255)
四、违法提供出口退税凭证罪的刑事责任及定罪 量刑的法律依据.....	(260)
第七章 经济管理渎职罪.....	(262)
第一节 滥用管理公司、证券职权罪.....	(262)
一、滥用管理公司、证券职权罪的概念及构成特征	(262)

二、滥用管理公司、证券职权罪的立案标准与简析	(268)
三、滥用管理公司、证券职权罪在司法认定中应当注意的问题	(271)
四、滥用管理公司、证券职权罪的刑事责任及定罪量刑的法律依据	(277)
第二节 国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪	(278)
一、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪的概念及构成特征	(278)
二、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪的立案标准与简析	(281)
三、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪在司法认定中应注意的问题	(281)
四、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪的刑事责任及定罪量刑的法律依据	(288)
第三节 违法发放林木采伐许可证罪	(288)
一、违法发放林木采伐许可证罪的概念与特征	(288)
二、违法发放林木采伐许可证罪的立案标准与简析	(292)
三、违法发放林木采伐许可证罪在司法认定中应当注意的问题	(294)
四、违法发放林木采伐许可证罪的刑事责任及定罪量刑的法律依据	(298)
第四节 非法批准征用、占用土地罪	(300)
一、非法批准征用、占用土地罪的概念与特征	(300)
二、非法批准征用、占用土地罪的立案标准与简析	(304)
三、非法批准征用、占用土地罪在司法认定中应当注意的问题	(305)

四、非法批准征用、占用土地罪的刑事责任及定罪 量刑的法律依据·····	(310)
第五节 非法低价出让国有土地使用权罪·····	(312)
一、非法低价出让国有土地使用权罪的概念 与特征·····	(312)
二、非法低价出让国有土地使用权罪的立案 标准与简析·····	(315)
三、非法低价出让国有土地使用权罪在司法认定 中应当注意的问题·····	(316)
四、非法低价出让国有土地使用权罪的刑事责任 及定罪量刑的法律依据·····	(320)
第六节 环境监管失职罪·····	(322)
一、环境监管失职罪的概念与特征·····	(322)
二、环境监管失职罪的立案标准与简析·····	(324)
三、环境监管失职罪在司法认定中应当注意的 问题·····	(326)
四、环境监管失职罪的刑事责任及定罪量刑的 法律依据·····	(329)
第七节 商检徇私舞弊罪·····	(331)
一、商检徇私舞弊罪的概念与特征·····	(331)
二、商检徇私舞弊罪的立案标准与简析·····	(338)
三、商检徇私舞弊罪在司法认定中应当注意的 问题·····	(339)
四、商检徇私舞弊罪的刑事责任及定罪量刑的 法律依据·····	(341)
第八节 商检失职罪·····	(342)
一、商检失职罪的概念与特征·····	(342)
二、商检失职罪的立案标准与简析·····	(344)
三、商检失职罪在司法认定中应当注意的问题·····	(346)
四、商检失职罪的刑事责任及定罪量刑的法律	