

REPORT ON ANALYSIS OF ENTREPRENEUR CRIME
AND PREVENTION OF CRIMINAL RISK

Vol.2014

企业家犯罪分析与
刑事风险防控报告

2014卷

北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心 / 编

王远煌 陈正云 张 荆 主 编

原创 权威 前瞻 务实



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

REPORT ON ANALYSIS OF ENTREPRENEUR CRIME
AND PREVENTION OF CRIMINAL RISK

Vol.2014

原创 权威 前瞻 务实

企业家犯罪分析与
刑事风险防控报告

2014卷

北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心 / 编

张远煌 陈正云 张 荆 主 编



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

企业家犯罪分析与刑事风险防控报告. 2014 卷/张远煌, 陈正云, 张荆主编. —北京: 北京大学出版社, 2014. 12

ISBN 978 - 7 - 301 - 25199 - 7

I. ①企… II. ①张… ②陈… ③张… III. ①企业家—刑事犯罪—研究报告—中国—2014 IV. ①D924.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2014)第 278974 号

书 名: 企业家犯罪分析与刑事风险防控报告(2014 卷)

著作责任者: 张远煌 陈正云 张 荆 主编

责任编辑: 苏燕英

标准书号: ISBN 978 - 7 - 301 - 25199 - 7/D · 3731

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区成府路 205 号 100871

网 址: <http://www.pup.cn> <http://www.yandayuanzhao.com>

新浪微博: @北京大学出版社 @北大出版社燕大元照法律图书

电子信箱: yandayuanzhao@163.com

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62117788

出版部 62754962

印 刷 者: 北京溢漾印刷有限公司

经 销 者: 新华书店

965 毫米 × 1300 毫米 16 开本 21.25 印张 316 千字

2014 年 12 月第 1 版 2014 年 12 月第 1 次印刷

定 价: 49.00 元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究。

举报电话: 010-62752024 电子信箱: fd@pup.pku.edu.cn

北京师范大学哲学社会科学研究报告支持项目
首都社会建设与社会管理协同创新成果

本报告的宗旨与特色

揭示企业家犯罪现状 关注企业家成长环境
助推企业风险防控 促进市场经济发展

立足一手素材 汇集权威专家
引领理论研究 服务法治建设

企业家犯罪分析与刑事风险防控报告

2014 卷

学术顾问

高铭暄（中国刑法学研究会名誉会长，北京师范大学刑事法律科学研究院名誉院长）

王 牧（中国犯罪学研究会名誉会长）

储槐植（中国刑法学研究会顾问，北京师范大学刑事法律科学研究院特聘教授）

赵秉志（中国刑法学研究会会长，北京师范大学刑事法律科学研究院与法学院院长）

主 编

张远煌 陈正云 张 荆

主编助理

赵 军 周振杰

撰 稿 人

卜安淳 操宏均 陈 波 陈正云 狄小华 樊 文
傅跃建 高铭暄 郭 斌 韩 雪 贺 丹 李 灏
李艳霞 林思婷 刘 玫 刘广三 柳晞春 梅传强
莫晓宇 倪 铁 皮艺军 邱格屏 邵 超 王强军
王远征 王志祥 王文生 魏 东 郭 琤 徐文文
严 励 赵秉志 赵 赤 赵 军 赵武安 翟英范
张 慧 张 荆 张心向 张远煌 张永利 张永强
张 旭 左坚卫 周振杰

前言：企业家犯罪的迷茫与理性治理

长期以来，对富裕者阶层或管理者阶层的犯罪现象，除了其惹人眼球的新闻价值和成为人们茶余饭后的闲谈话题外，其实真正关注的人很少。我们的思维、理论和法律，一直习惯把犯罪主要看成是社会底层人员的问题；我们关注、研究和讨论的，也多是盗窃、诈骗、抢劫、强奸、伤害和杀人等“街头犯罪”。于是，当作为创造社会财富与推动经济技术进步的基础力量的企业家群体犯罪日益突出时，强烈的现实反差使我们充满了种种困惑与迷茫：

作为财富精英的企业家们，为何还会实施犯罪？

中国企业家因触犯刑事风险而倒下的事例层出不穷，这是企业家的“中国式失败”，还是更具普遍性的社会现象？

作为管理者阶层或“体面者阶层”的企业家，其犯罪与社会底层人员的犯罪有何不同？

对本应以诚信为立身和立业之本的企业家，当其犯罪屡见不鲜时，能否再简单地归因于“无商不奸”或“唯利是图”之类的伦理道德因素？

在中国经济经过了三十余年的高速发展之后，为何中国的企业家群体还难以达成追求财富与道德自律同步发展的社会期待？

面对企业家犯罪远比街头犯罪更为广泛和深重的现实危害，我们仍然局限于以“街头犯罪”为重心的理论研究与政策实践，其问题意识、价值导向与实践贡献是否应当受到质疑？

在科学治理犯罪的时代语境下，应当如何看待预防企业和企业家犯罪的特殊战略价值？

在顺应市场经济是法治经济的普遍规律下，我们调节市场经济的法律和制度应当表现出什么样的规制与宽容，才利于在维护秩序与激发企业家创新天性之间保持和谐？

2 企业家犯罪分析与刑事风险防控报告(2014 卷)

对上述种种问题,我们往往迷茫着……

迷茫,是因为知之甚少或无知,因而需要基于现实的问题意识加以理性启蒙;迷茫还出于学界的功利与责任感的缺失,因而需要“接地气”的研究予以矫正和引导。

这正是出版《企业家犯罪分析与刑事风险防控报告》的初衷。

以企业家犯罪现象的解析为支点,以制度环境对企业家犯罪存在样态及变化轨迹的建构,以及促进中国企业和企业家健康成长为主线,基于深刻反思与批判立场,揭示企业家犯罪的原因和形成机理,把握企业和企业家犯罪的规律与特点,形成正确看待和理性应对企业家犯罪的基本观念,并以此在拓展理论研究的新视野、形成治理犯罪的新理念,提出预防犯罪的新思路,同时,助推中国市场法治水平的提升与企业 and 企业家刑事风险防控实践的发展,则是本书所期待并努力践行的。

本书是北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心组织编写的第二份关于我国企业家犯罪的综合年度研究报告,其基本内容由 2013 年中国企业家犯罪分析报告与第二届“企业家刑事风险防控与经济发展高端论坛”的会议文集组成。相对于 2013 年已出版的国内第一份研究报告,本报告在以下两个方面有新的改进:

第一,为了进一步提高统计质量和突出服务重大实践需求的基本导向,对统计分析报告的统计参数和统计内容进行了进一步优化。首先,在统计参数上新增 9 项统计指标,使统计参数达到 31 项;其次,为适应国家反腐败形势的需要,将企业家腐败犯罪分为国企与民企进行了单独统计与对照分析,揭示了将民营企业的反腐败纳入国家整体反腐败体系的必要性与紧迫性;再次,对企业家犯罪的刑法适用特征进行了更详细的统计,为更加具有建设性地研究经济犯罪和职务犯罪的立法问题与司法问题提供了必要素材和反思性启示;最后,为切实推动企业和企业家刑事风险防控实践,对企业家触犯的高频率罪名和企业刑事风险高发环节进行了专门分析。

第二,对“高端论坛”会议论文与会议发言进行了筛选与分类整合。鉴于企业家犯罪的复杂性,高端论坛会议汇集了来自犯罪学、刑法学、经济法学、经济学与司法界、企业界和律师界的代表性专家学者,不仅参会的论文较多,发言的信息量大,而且涉及的面相当广泛。

为了切实反映本年度国内有关企业家犯罪研究的进展,并突出重点和亮点,本研究报告新设立了“论文精选”(第二编)与“观点荟萃”(第三编)两大板块,在适当精简报告篇幅的同时,增强其信息量与可读性。

希望以上改进能更好地契合本研究报告的初衷与期待。

张远煌

2014年9月19日于北京师范大学

目 录

第一编 2013 年中国企业家犯罪分析报告

中国企业家犯罪预防研究中心课题组	1
说明	3
第一部分 2013 年企业家犯罪特征	5
第二部分 2013 年企业家犯罪刑法适用特征	11
第三部分 2013 年企业家腐败犯罪特征	18
第四部分 2013 年企业家犯罪“十大风险点”透视	25
第五部分 2013 年企业家犯罪“十大案例”评析	36

第二编 论文精选

市场经济深化改革背景下我国资本刑法 的完善问题研究 高铭暄 张 慧	59
民营企业集资诈骗罪重大问题探讨 ——以吴英案和曾成杰案为视角 赵秉志 徐文文	70
强化职务犯罪预防 服务非公经济健康发展 陈正云 王远征	97
论反腐体系科学化视野下的民营企业腐败 犯罪治理对策 张远煌 操宏均	106
我国民营企业家犯罪的困境与出路 梅传强 张永强	121
刑法之于金融创新问题的思考 ——基于犯罪预防的视角 张心向 王强军	135

2 企业家犯罪分析与刑事风险防控报告(2014 卷)

交往理性

——国企企业家职务犯罪防治的新思路

刘广三 李艳霞 152

高利放贷行为的刑法命运 王志祥 韩 雪 164

企业被害风险的实证比较研究

——以国际侵害企业犯罪调查为视角

罗德里克·布罗德赫斯特 等著

倪 铁 鄢 琤 译 183

国企改制进程中的企业家职务犯罪及防治

莫晓宇 李 灏 215

企业家欺诈性被害与中和技术探析 赵 军 232

美国惩治白领犯罪法治发展的要素分析与借鉴 赵 赤 245

发挥商会作用 预防企业家犯罪 张永利 268

企业家融资类犯罪高发原因探析

——以“不同机会理论”为视角 邵 超 272

第三编 观点荟萃 283

民企参政与越轨行为 皮艺军 285

企业家刑事风险防控要洞察新动向 严 励 288

民营企业家的犯罪生态 邱格屏 289

注重企业家犯罪心理变化 构建四位一体的

防治体系 狄小华 292

编制制度笼子 使人“不敢、不能、不想”腐败 张 旭 294

新时期企业家腐败犯罪的防治立场 魏 东 296

创新检察机关职务犯罪预防工作 服务民营企业

健康发展 赵武安 299

不是所有企业家都有“原罪” 卜安淳 302

企业家犯罪中的“掮客”现象 张 荆 304

腐败犯罪是显性制度与隐性规则博弈的结果 翟英范 307

预防企业家犯罪应当走出的误区 王文生 310

破解企业家犯罪困境亟须找准“病根” 狄小华	312
科学认识腐败:从规制罪犯转向规制犯罪	
弗兰克·G.马德森 著 陈 波 译	315
非法集资单位犯罪的认定问题 傅跃建	317
新《刑事诉讼法》给涉罪企业家带来的“利”与“弊”	
刘 玫	319
非法集资犯罪的证据认定问题 樊 文	321
GDP考核对企业家犯罪预防的消极作用 周振杰	323
律师在企业家刑事风险防范中的作用 郭 斌	325
金融创新的罪错界限 贺 丹	327

第一编 2013 年中国企业家犯罪分析报告

中国企业家犯罪预防研究中心课题组*

* 中国企业家犯罪预防研究中心课题组。课题组负责人:张远煌,北京师范大学教授、博士生导师,法学院与刑事法律科学研究院党委书记,北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心主任。课题组成员:左坚卫,北京师范大学法学院教授、博士生导师,北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心研究员;王志祥,北京师范大学刑事法律科学研究院教授、博士生导师,北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心研究员;赵军,法学博士,社会学博士后,北京师范大学刑事法律科学研究院副教授,北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心主任助理;李山河,法学博士,北京师范大学刑事法律科学研究院讲师;贺丹,法学博士,北京师范大学法学院讲师,北京师范大学中国企业家犯罪预防研究中心办公室主任;操宏均,北京师范大学法学院博士研究生;林思婷,北京师范大学法学院博士研究生;邵超,北京师范大学法学院博士研究生;郑璐,北京师范大学法学院硕士研究生;刘健,北京师范大学法学院硕士研究生;夏魏予,北京师范大学法学院硕士研究生;邓玉洁,北京师范大学法学院硕士研究生。

说 明

一、报告的宗旨

客观反映中国企业家犯罪现状和趋势,推动企业家犯罪预防理论研究与企业刑事风险防控实践,为促进市场经济法治建设和政府科学决策提供经验素材和参考。

二、“企业家犯罪”的定义

本报告中的企业家,指企业高级管理人员,即董事长、董事、经理、企业实际控制人、董事会秘书、财务总监以及公司章程规定的其他企业高管。

本报告中的企业家犯罪,是指企业家实施的与企业经营管理活动相关的犯罪。不包括企业家实施的与企业经营管理活动无关的犯罪。

三、报告的案例来源

课题组从人民网、新华网、中新网、新浪网、搜狐网、网易等大众网络媒体上公开报道的企业家犯罪信息中,检索和收集整理了成型的案例共计 463 例。案件收集的时间跨度为 2013 年 1 月 1 日到 2013 年 12 月 31 日,基本涵盖了 2013 年公共媒体报道的企业家犯罪案件。

在 463 例案例中,370 例案件皆为真名报道,有 93 例案件(占全部案件的 20.9%)在报道过程中使用了化名或未使用全名;从发案地域分布看,共涉及除台湾地区和西藏自治区以外的 30 个省、自治区和直辖市。

依托不具有合法企业资质实体所实施的犯罪未计入本报告中。

四、报告的统计指标

为了准确揭示企业家犯罪案例的统计特征,课题组从犯罪行为、犯罪人和刑法适用三个方面,共设定了 31 项测量指标(2012 年报告为 22 项统计指标)。其中,企业家犯罪行为测量指标 8 项、企业家犯罪人测量指标 9 项、企业家犯罪刑法适用测量指标 14 项。

8 项企业家犯罪行为指标:企业性质、产业类型、发案地域、案发环节、案发原因、犯罪方式、涉案数额、犯罪所得。

9 项企业家犯罪人指标:性别、年龄、受教育程度、企业职务、社会身份、干部级别、涉案人数、主从犯、人际关系。

14 项企业家犯罪刑法适用指标:涉案罪名、罪名数量、罪名结构、罪名触犯频率、腐败犯罪、涉案数额、犯罪所得、共犯关系、刑种适用、刑期分布、罚金刑适用、缓刑适用、附加刑适用、免于刑事处罚。

根据上述 31 项指标对案例逐个进行解析,然后通过 SPSS20.0 统计软件将 463 例案例进行汇总,建立了“2013 年企业家犯罪媒体案件数据库”,作为本报告的统计分析基础。

五、本报告的新增内容

2013 年报告较之 2012 年报告,在统计与内容上呈现四大新变化:

(1) 案例统计基数增大(共 463 例,2012 年为 245 例),并新增 9 项统计指标,统计参数达到 31 项。

(2) 适应国家反腐败形势的需要,将企业家腐败犯罪进行单独统计和分析,揭示了应将民营企业反腐败斗争纳入国家整体反腐败体系的必要性与紧迫性。

(3) 对企业家犯罪的刑法适用特征进行了详细统计,为从刑事政策、刑事立法和刑事司法角度更加深入地研究经济犯罪和职务犯罪的规制与处罚,提供了宝贵素材和反思性启示。

(4) 为切实推动企业和企业家刑事风险防控实践,对企业家触犯的高频率罪名和企业刑事风险高发环节进行了专门分析。

第一部分 2013 年企业家犯罪特征

一、涉案企业家人数

截至 2013 年 12 月 31 日,共搜集到 2013 年新发生的企业家犯罪案件 463 例,涉案企业家共计 599 人。另有 11 例案件 19 名涉案企业家发案时间在 2013 年之前,但于今年进行了宣判,在今年的企业家犯罪案件总数和涉案企业家总数中未计入,但在涉及“企业家刑法适用特征”时,将与今年已审结的企业家犯罪案件一并统计分析。

在 2013 年发生的 463 例企业家犯罪案件中,涉案企业家 599 名。国企企业家犯罪案件 110 例,占企业家犯罪案件总数的 23.8%,涉案企业家 128 人,占涉案企业家总数的 21.4%;民企企业家犯罪案件 352 例,占案件总数的 76.0%,涉案企业家 469 人,占涉案企业家总数的 78.3% [有 1 例案件(该案有 2 名涉案企业家)企业性质不明]。

已审结并执行判决的企业家犯罪案件数为 192 例,占全部案件的 41.5%;企业家犯罪人 252 人,占全部涉案企业家的 42.1%;已被正式调查(包括纪检委立案调查、公安机关立案侦查以及已进入检察机关审查起诉和法院审理程序)的案件数为 271 例,涉及企业家 347 人。

在 252 名企业家犯罪人中,国企企业家 67 人,占全部犯罪企业家人数的 26.6%;民企企业家 183 人,占有犯罪企业家人数的 72.6%。另有 2 名企业家所在企业性质不明。

2012 年的企业家犯罪案件数为 245 例,涉案企业家共计 272 人。与 2012 年的企业家犯罪报告相比,2013 年通过公共媒体搜集的企业家犯罪案例数增加 89%,涉案企业家人数增加 120%。这不仅说明公共媒体对企业家犯罪案件的关注度越来越高,而且也从一个侧面表明了我国企业家犯罪的增长趋势。

二、涉案企业家的职务与社会身份

提及涉案企业家在企业内职务的人数共有 592 人,其中公司总经理 224 人,占总人数的 37.8%;实际控制人 152 人,占总人数的 25.7%;企业董事长 133 人,占总人数的 22.5%;总工程师或总会计师 44 人,占总人数的 7.4%;企业董事 36 人,占总人数的 6.1%;董事会秘书 3 人,占总人数的 0.5%。

与 2012 年的企业家犯罪报告相比,涉案的董事长和总经理依旧是大多数,但与 2012 年不同的是,2013 年企业实际控制人涉案的显著增多(2012 年涉案企业家为企业实际控制人的仅 12 人)。不论在绝对数据上有何种变化,企业内刑事风险高发的职务,实际上都是拥有绝对权力却缺乏相应监督的“一把手”。对于企业家犯罪的预防,重点之一就在于企业管理机制中,应强化企业内部权力的合理分配与科学监督。

在涉案企业家社会身份方面,2013 年可以核实姓名的涉案企业家中,有较高社会身份的共计 28 人,包括人大代表 9 人(全国人大代表 5 人,省人大代表 1 人,市人大代表 3 人),省政协委员 3 人,全国劳动模范 3 人,获得市级以上荣誉称号的 13 人,占 599 位涉案企业家的 4.7%。

在 2012 年的统计中,20 名企业家具有较高社会身份,其中包括各级人大代表 7 人,政协委员 5 人,荣获市级以上荣誉称号的 8 人。比例和结构均与 2013 年差别不大。

三、涉案企业家的年龄与性别

在 599 名涉案企业家中,性别并且企业性质都明确的共计 573 人。其中,男性企业家 480 人(国企男性企业家 112 人,民企男性企业家 368 人),占 83.8%;女性企业家 93 人(12 名国企企业家和 81 名民企企业家),占 16.2%。

在年龄特征方面,只有 194 名涉案企业家年龄信息明确。涉案企业家的年龄均值为 43.2 岁,同时年龄中值为 43 岁。这表明,该平均年龄具有较显著的统计意义。50 岁的涉案企业家人数最多,共 13 人。

60 名国企企业家平均年龄为 49 岁,主要集中在 50—59 岁(与