

教育部人文社会科学研究博士点基金项目
项目批准号：03JB820007

武汉大学刑事法研究中心学术丛书

1

职务犯罪预防 战略研究

莫洪宪 王燕飞 主编

ZHIWU FANZUI YUFANG
ZHANLUE YANJIU



中国人民公安大学出版社

219263.20

37

教育部人文社会科学研究博士点基金项目

项目批准号：03 JB 820007

武汉大学刑事法研究中心学术丛书 1

职务犯罪预防战略研究

莫洪宪 王燕飞 主 编

中国人民公安大学出版社

5

图书在版编目 (CIP) 数据

职务犯罪预防战略研究/莫洪宪, 王燕飞主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2008. 3

ISBN 978 - 7 - 81109 - 975 - 1

I. 职… II. ①莫…②王… III. 职务犯罪—预防犯罪—研究—中国 IV. D924. 304

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 007161 号

职务犯罪预防战略研究

ZHIWU FANZUI YUFANG ZHANLUE YANJIU

莫洪宪 王燕飞 主编

出版发行: 中国人民公安大学出版社
地 址: 北京市西城区木樨地南里
邮政编码: 100038
经 销: 新华书店
印 刷: 河北省昌黎县第一印刷厂

版 次: 2008 年 3 月第 1 版
印 次: 2008 年 3 月第 1 次
印 张: 12. 875
开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32
字 数: 322 千字
印 数: 0001 ~ 3000 册

ISBN 978 - 7 - 81109 - 975 - 1/D · 920

定 价: 29.00 元

本社图书出现印装质量问题, 由发行部负责调换

联系电话: (010) 83903254

版权所有 侵权必究

E - mail: cpep@public. bta. net. cn

www. phcpsu. com. cn

www. porclub. com. cn

课题研究人员（按姓氏笔画排序）

王燕飞 叶小琴 胡 隽

莫洪宪 程 皓

项目负责人简介

莫洪宪，女，1954年9月生，法学博士、教授，博士生导师。现任武汉大学刑事法研究中心主任、国家安全研究所所长；兼任国际刑法学会常务理事、中国法学会刑法学研究会副会长、犯罪学研究会副会长、中国青少年犯罪学研究会常务理事、董必武法学思想研究会常务理事、武汉市法学会副会长，武汉市政协社会法制委员会副主任等职。

1984年10月至1986年10月，留学于前南斯拉夫贝尔格莱德大学法律系，并获法学硕士学位；1997年，于武汉大学获法学博士学位。1996年10月至1997年10月，为俄罗斯圣彼得堡大学法律系访问学者。研究方向：犯罪学、刑法学。

研究成果：独著《有组织犯罪研究》（湖北人民出版社1998年版）；主编《加入〈联合国打击跨国有组织犯罪公约〉对我国的影响》（中国人民公安大学出版社2004年版）、《犯罪学概论》（中国检察出版社1996年、2003年版）、《证券犯罪理论与侦查实务研究》（中国方正出版社2005年版）、《未成年人权益救济理论与实务》（武汉大学出版社2000年版）、《刑事被害人权益救济理论与实务》（武汉大学出版社2004年版）、《中国青少年犯罪问题及对

策研究》（湖南人民出版社2006年版）等；合著《重大刑事案件趋升的原因及对策》（中国人民公安大学出版社2004年版）、《刑罚通论》、《刑法学》等十余部著作。在我国《国外社会科学》、《刑法论丛》及日本《比较法制研究》等国内外学术刊物上发表学术论文八十余篇。主持国家社科基金、教育部人文社会科学研究博士点基金和司法部、湖北省科研项目以及欧盟小项目十余项。

序 言

在我国当前社会转型过程中，职务犯罪的滋生和蔓延已经给我国的改革和社会的发展造成了非常严重的后果。因此，有效地控制和防范我国当前社会急剧变迁中的职务犯罪现象，是促进我国改革开放事业顺利向前推进和快速发展的重要保障。这也就成为我国社会现实中亟待解决的重要问题。

十年来，我国学界对于职务犯罪的研究一直方兴未艾，取得了不少的成绩。据不完全统计，在著作方面，我国先后就出版了樊凤林、宋涛主编的《职务犯罪的法律对策及其治理》（中国人民公安大学出版社1994年版），钱大群、孙国祥主编的《职务犯罪研究》（南京大学出版社1996年版），何秉松主编的《职务犯罪的预防与惩治》（中国方正出版社1999年版），陈正云、钱舫所著的《国家工作人员职务经济犯罪的定罪与量刑》（人民法院出版社2000年版），林喆、马长生、蔡雪冰等主编的《腐败犯罪学研究》（北京大学出版社2002年版），中国犯罪学研究会预防职务犯罪专业委员会所编的《中国职务犯罪预防调查报告》（中国民主法制出版社2004年版），文盛堂所著的《反职务犯罪论略》（北京大学出版社2005年版），黄维智、雷建昌、张斌著的《职务犯罪证据的收集与运用》（中国检察出版社2006年版）等十余部。在论文方面，根据“中国期刊网”的初步统计，从1994年至2006年11月，我国学界共发表职务犯罪的论文大约为970余篇，并且每年所发表的职务犯罪的论文数量大体呈现增长的态势（参见下表）。

职务犯罪预防战略研究

1994—2006 年度我国职务犯罪研究论文数量统计

年度	1994	1995	1996	1997	1998	1999	2000	2001	2002	2003	2004	2005	2006
篇数	6	14	10	12	13	35	59	90	137	164	144	157	138

从我国十余年来职务犯罪研究的著作和论文来看，我国职务犯罪研究呈现出如下特点：第一，我国职务犯罪研究领域虽然涉及面非常广泛，但是在总体上侧重于刑事司法层面，对职务犯罪的惩治对策和司法认定等方面进行探讨，主要集中于解决如何科学、有效地惩治刑法规定的各种职务犯罪的问题。第二，我国职务犯罪研究虽然不乏从宏观上或整体上探讨如何惩治和预防职务犯罪问题，但是研究的重心主要集中在对于现实中出现的各种严重的职务犯罪如何惩治和防范上，往往限定在局部或微观层面的探讨，在这个意义上说，我国当前职务犯罪的研究是十分细致、具体的，并且具有很强的应对性。第三，我国职务犯罪研究虽然架构了治理职务犯罪的综合对策，但是在这方面的研究一方面缺乏对我国当前职务犯罪惩治司法实践现实的深切关注，另一方面也缺乏对我国社会发展变化作出前瞻性的判断，因此，往往在实践中对我国深入开展职务犯罪防治工作的方向性指导的价值并不高。正是基于我国职务犯罪研究存在的不足和薄弱环节，也基于有效防治职务犯罪的使命感，我们在总结和借鉴已有职务犯罪研究的成果和方法的基础上，着手“职务犯罪预防战略”研究，以期能够推动我国职务犯罪研究向纵深发展和为我国职务犯罪的预防提供理论指导。

犯罪预防，是指“从总体上调动一切积极因素和可能力量，最大限度地消除产生犯罪的主、客观因素，并阻止犯罪行为与结果发生的一种客观工作过程。具体包括两个方面的内容：一是对‘人’的预防，也叫做对犯罪主体或主观方面的预防。它是指通过全社会的工作和活动从根本上消除产生犯罪的思想根源或转变犯罪人主观上已经形成的犯罪意念，从而使犯罪行为或结果不再发生的一种预

序 言

防措施。……二是对‘物’的预防，也叫做对犯罪客体物（指犯罪行为所指向的特定对象）的预防或犯罪客观方面的预防，还有人称其为制度预防。它是指通过防范制度和具体的防范技术措施，暂时或永久性地中止犯罪行为与结果的发生，或使犯罪结果在一定程度上得以控制的一种预防措施。”^①所谓“战略”，从词义上讲有以下几种含义：（1）指导战争全局的计划和策略；（2）有关战争全局的；（3）比喻决定全局的策略。^②据此，我们认为，在犯罪学视野中，职务犯罪预防战略研究至少应该呈现出以下三个密切关联的特征：第一，这一研究是一项反思、批判性的研究。这应是职务犯罪预防战略研究得以展开的基础。由于职务犯罪预防战略的研究首先所表明的是从长远的、持久的、符合人类理性的角度探求职务犯罪的防范的治“本”之策，而不是急功近利、暂时的、情绪化地图一时功效的对职务犯罪严厉打击的治“源”之方，因此，它必然要求对现实中国家在面对严重的职务犯罪现象时所采取的立竿见影的“严打”的方针政策进行反思和对于现实中一些控制职务犯罪中侵犯人权的措施与做法进行批判。应当说，这种反思和批判是最为直观的、表层的，而从更深层次的角度讲，对职务犯罪的预防应该从社会的公平、正义的高度，探求防止和消除职务犯罪得以产生的社会“土壤”的方略，这就需要从社会的结构、组织、制度，尤其是国家的权力结构等方面，对于滋生职务犯罪的各种社会结构性因素进行理性认识和深刻反思、实事求是的批判，以在此基础上寻求消除职务犯罪的良方。在这方面，听听当代激进派犯罪学的声音应该是有益的和富有启发的：“现在，犯罪问题开始成为一个社会问题了。但是，首要的问题并不是犯罪问题本身，而是社会（包括社会的、政治的、

^① 莫洪宪主编：《犯罪学概论》（修订本），中国检察出版社2003年版，第320-321页。

^② 参见中国社会科学院语言研究所词典编辑室编：《现代汉语词典》，商务印书馆1984年版，第1453页。

职务犯罪预防战略研究

经济的组织)未能提供一种权威性的生活方式。倘若只注意犯罪问题本身,就不可能深入地认识犯罪问题在当今社会中的含义。同样,不认真研究社会制度及其内部的矛盾,就不可能创造一个既无压迫存在,又无犯罪产生的世界。这种压迫现象根源于社会的矛盾,而犯罪又产生于这种压迫现象。因此,我们要批判地认识犯罪问题,就必须与可能导致犯罪的更大的背景因素联系起来。我们对于犯罪问题进行了解,归根到底是为了改造社会。”^①第二,这一研究是一项宏观、整体性研究。这应是职务犯罪预防战略研究所应该坚持的基本方法论立场。由于职务犯罪预防战略研究应该是对预防职务犯罪决定性、全局性的策略的探讨,因此,就应该从宏观层面对职务犯罪的预防进行整体性的研究,而不应局限在局部的、具体的或细枝末节防范措施上探讨。这也就意味着对职务犯罪预防战略研究,应该是将我国总体职务犯罪置于宏观社会背景下,核心是对职务犯罪现象的宏观社会分析,以在认识其滋生和演变的规律的基础上,探求职务犯罪防范的方向性、指导性的方略和政策。同时,这一研究也意味着这项研究应该将重心放在对职务犯罪预防策略中带有普遍性、规律性问题的探讨上,其所参照的对象应该是诸如未成年人犯罪、恐怖犯罪等犯罪类型,而不是职务犯罪中的某一具体类型。当然,这里所谓的普遍性、整体性应该也是相对而言的。第三,这一研究是一项在社会动力学图式中的研究。这应是职务犯罪预防战略研究具有科学性和具有现实指导性的重要保证。由于职务犯罪预防战略研究是对预防职务犯罪的长远策略的探讨,因此,这不仅需要对职务犯罪及其结构的演变趋势有一个前瞻性的判断,而且对我国社会的转变及其走向也应该有一个深刻的认识和洞察,这样才能保证其研究成果具有长远的指导价值,否则我们的研究成果或由于

^① [美]里查德·昆尼·约翰·威尔德曼著,陈兴良等译:《新犯罪学》,中国国际广播出版社1988年版,第1页。

序 言

随着社会变迁职务犯罪发生新的演变而不能提供指导，或由于社会防控的社会机制和结构已经发生变化而根本无法在现实中贯彻执行。尤其在当前我国社会转型时期，对于职务犯罪预防战略研究中坚持从社会动力学图式进行探讨更有着重要的意义。这是因为：一方面我国社会正在发生深刻而巨大的变化，无论是市场经济内在的推力还是全球化的外在拉力，都在社会的结构、组织、制度层面推动着我国社会快速的发展和巨变，从而使我国进入一个解构与重组、息息变动的时期，这无疑更加需要从社会的这种变化以及其发展的趋势中科学地、富有前瞻性地探讨职务犯罪预防所依赖的各种社会力量问题；另一方面，随着我国社会的飞速发展，我国职务犯罪也在不断发生变化，这不仅表现在我国职务犯罪的一些新的形态不断地出现，而职务犯罪的结构、类型和社会危害的方式也不断地发生演变，因此，对于我国职务犯罪在我国社会转型时期的发展、变化，更需要加以科学预测和总体性推断，很显然，这应是我国当前职务犯罪预防战略研究所隐含的一项前提性工作。

全书正文分为三篇。在第一篇引论中，我们着重阐释和分析了我国职务犯罪的现状、特征以及其类型、演变趋势，从整体上把握我国职务犯罪的状况，从而为我国职务犯罪预防战略的建构提供现实的支撑；在第二篇概论中，我们则整体性、一般性地全面展开对我国职务犯罪预防战略的研究；为了使得这项研究更为深入、更为坚实，在“概论”的基础上，我们选择了涉黑、涉外、涉危三类当前较为突出的新型职务犯罪，且逐一、具体地探讨了其预防策略问题，是为析论篇。

本书系 2003 年度教育部博士点研究基金项目“职务犯罪预防战略研究”的最终研究成果。

莫洪宪

目 录

序 言	(1)
-----------	-------

第一篇 引论：职务犯罪预防战略制定的基石

第一章 我国当前职务犯罪的现状及特征	(3)
第一节 我国当前职务犯罪的现状	(4)
一、法院有关职务犯罪的统计情况	(6)
二、检察院有关职务犯罪的统计情况	(9)
第二节 我国当前职务犯罪的特征	(29)
一、犯罪总数大，增长快	(29)
二、犯罪比重基本呈负增长	(33)
三、人犯率、发案率不高，发案率不断增长	(34)
四、犯罪黑数大	(39)
五、要案增多，高级官员职务犯罪的比重稳定增长	(47)
六、重刑不能遏制职务犯罪的上升趋势	(53)
七、窝案、串案不断增多，职务犯罪呈群发性	(55)
八、贪污贿赂案件仍一枝独大，但比重开始下降	(56)
九、贪污贿赂罪中官商结合，组成政经腐败联盟	(58)
十、重大事故背后往往挖出渎职案件	(59)

职务犯罪预防战略研究

十一、腐败意识开始泛化，以致职务犯罪的主体层次和发案领域不断扩散蔓延	(61)
十二、职务犯罪重灾区明显	(74)
十三、职务犯罪大案多，危害后果日益严重	(83)
十四、职务犯罪嫌疑人外逃、资金外流严重	(86)
十五、犯罪具有隐蔽性	(88)
十六、与家属共同犯罪的多	(90)
第二章 我国职务犯罪的类型及演变趋势	(94)
第一节 职务犯罪的类型	(94)
一、基于客体特征的职务犯罪类型	(94)
二、基于客观方面特征的职务犯罪类型	(95)
三、基于主体特征的职务犯罪类型	(96)
四、基于主观方面特征的职务犯罪类型	(97)
第二节 职务犯罪的演变趋势	(98)
一、一段时期内，职务犯罪将呈波浪式上升趋势	(98)
二、随着公共权力的限制和转移，职务犯罪的上升势头将会逐渐得到遏制	(104)
三、职务犯罪涉案领域将继续扩大，涉案金额将不断增大	(106)
四、跨国（境）职务犯罪以及职务犯罪嫌疑人负案携款外逃的现象将会继续增多	(108)
五、职务犯罪的方式更加复杂多样化，手段将更加隐蔽化	(110)
六、单位犯罪将增多	(112)
七、群体性职务犯罪将继续呈高发态势	(113)

目 录

第二篇 概论：职务犯罪预防战略的建构

第一章 我国职务犯罪预防对策的现状与困境	(117)
第一节 我国职务犯罪立法预防的现状与困境	(117)
一、我国职务犯罪立法预防的现状	(117)
二、我国职务犯罪立法预防的困境	(119)
第二节 我国职务犯罪司法预防的现状与困境	(128)
一、我国职务犯罪司法预防的现状	(128)
二、我国职务犯罪司法预防的困境	(138)
第三节 我国职务犯罪社会预防的现状与困境	(144)
一、我国职务犯罪社会预防的现状	(144)
二、我国职务犯罪社会预防的困境	(160)
第二章 建构我国职务犯罪预防战略的基本理念 与价值目标	(167)
第一节 建构我国职务犯罪预防战略的基本理念	(167)
一、建构我国职务犯罪预防战略的指导思想	(167)
二、建构我国职务犯罪预防战略的基本原则	(170)
第二节 建构我国职务犯罪预防战略的价值目标	(173)
一、严密法网、严刑峻罚——使公务人员“不敢” 实施职务犯罪	(174)
二、优化权力、完善监督——使公务人员“不能” 实施职务犯罪	(175)
三、加强教育、提高素质——使公务人员“不想” 实施职务犯罪	(177)

职务犯罪预防战略研究

第三章 我国职务犯罪预防战略建构的主要内容	(181)
第一节 职务犯罪预防战略建构概述	(181)
一、国外预防职务犯罪的典型模式述评	(182)
二、我国职务犯罪预防战略建构的重大意义及实践	(188)
第二节 建构科学的权力配置制度	(200)
一、转变政府职能是科学配置权力的前提	(200)
二、科学配置权力的理论依据	(202)
三、科学配置权力的现实路径	(204)
第三节 建立完善的权力运行制度	(209)
一、当前权力运行过程中存在的主要问题	(210)
二、完善权力运行制度的具体设计	(213)
第四节 建构高效的权力监督制度	(232)
一、对权力监督的理解	(232)
二、权力监督的历史经验与国际惯例	(235)
三、我国权力监督的现状与主要问题	(238)
四、完善权力监督制度的对策	(241)
第五节 建立更加严密的法律惩治制度	(251)
一、职务犯罪罪名体系的完善	(251)
二、贿赂犯罪构成要件的完善	(266)
三、职务犯罪刑罚配置的重构	(279)

第三篇 析论：三种特殊的职务犯罪预防策略

第一章 涉黑职务犯罪预防策略	(293)
第一节 涉黑职务犯罪的现状	(293)
第二节 涉黑职务犯罪的成因分析	(297)
一、系统性的工具交换——涉黑职务犯罪成因的 宏观分析	(298)

目 录

二、个体性的互惠交换——涉黑职务犯罪成因的 微观分析	(311)
第三节 涉黑职务犯罪的防治策略	(320)
一、净化国家权力系统，加强基层民主建设，构建 自下而上的权力制约机制	(325)
二、完善有关涉黑职务犯罪的刑事立法	(330)
三、确立污点证人司法豁免制度	(334)
第二章 涉外职务犯罪预防策略	(338)
第一节 涉外职务犯罪的现状	(338)
第二节 涉外职务犯罪的成因分析	(343)
一、涉外活动方面存在的管理上的疏漏和控制的 弱化	(343)
二、境外或国外多种因素妨碍有力惩治 涉外职务犯罪	(345)
三、追求国外、境外的奢靡、“安全”的生活或 满足其他非法的私欲	(348)
第三节 涉外职务犯罪的防治策略	(351)
一、构筑科学的我国预防涉外职务犯罪的 工作机制	(352)
二、加强涉外职务犯罪惩治的国际刑事合作	(356)
三、进一步完善我国财产申报制度	(362)
第三章 涉危（过失）职务犯罪的预防策略	(366)
第一节 涉危（过失）职务犯罪的现状	(366)
第二节 涉危（过失）职务犯罪的成因	(370)
一、收受贿赂或者攫取非法利益是涉危职务 犯罪的主要原因	(371)

职务犯罪预防战略研究

二、官僚主义是涉危职务犯罪的又一成因	(373)
三、惩治不力是涉危职务犯罪的又一个原因	(375)
第三节 涉危(过失)职务犯罪的防治策略	(377)
一、科学设计对涉危的“源头”罪、涉危 职务犯罪和其受害人补偿的法网	(378)
二、健全国家对涉危行业或领域监督的法律、 法规,明确国家监督的职责和承担的责任	(384)
三、构筑起科学的司法预防的网络体系,充分发挥 其合力	(389)
后 记	(392)