



主编 于志刚

惩治职务犯罪疑难问题 司法对策

上册

吉林人民出版社

惩治职务犯罪疑难 问题司法对策

(上册)

于志刚 主编

吉林人民出版社

惩治职务犯罪疑难 问题司法对策

(下 册)

于志刚 主编

吉林人民出版社

图书在版编目(CIP)数据

惩治职务犯罪疑难问题司法对策/于志刚主编.
—长春:吉林人民出版社,2001.4
ISBN 7-206-03684-8

I. 惩… II. 于… III. 渎职罪—刑罚—研究
—中国 IV. D924.393

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2001)第 16498 号

惩治职务犯罪疑难问题司法对策

主 编	于志刚	封面设计	尹怀远
责任编辑	刘树炎	责任校对	王春生

出 版 者	吉林人民出版社 0431—5649710 (长春市人民大街 124 号 邮编 130021)
发 行 者	吉林人民出版社
制 版	吉林人民出版社激光照排中心 0431—5637018
印 刷 者	长春市东新印刷厂

开 本	850 × 1168 1/32	印 张	40.875
版 次	2001 年 6 月第 1 版		
印 次	2001 年 6 月第 1 次印刷		
字 数	950 千字	印 数	1—4 000 册
标准书号	ISBN 7-206-03684-8/D·938		
定 价	65.00 元(共二册)		

如图书有印装质量问题,请与承印工厂联系。

撰 稿 人

于志刚	孙 勤	李文广	曾朝晖
周洪波	翟中东	刘志远	郭海英
周加海	时延安	袁登明	许成磊
陈志军	张新平	宁东升	于志强
张 磊	龚德家	曾 琥	李睿懿

目 录

第一编 贪污型职务犯罪

第一章 贪污罪

1. 哪些财物能够成为贪污罪的犯罪对象…………… (3)
2. 如何理解和实际认定贪污罪中
“利用职务上的便利”…………… (22)
3. 贪污罪的犯罪行为包括哪些具体类型…………… (33)
4. 哪些人能够构成贪污罪…………… (45)
5. 如何理解贪污罪的犯罪目的与犯罪动机…………… (77)
6. 贪污罪与一般贪污行为的界限…………… (87)
7. 经济承包活动中贪污罪与非罪的界限…………… (92)
8. 科技人员兼职活动中贪污罪与非罪的界限…………… (96)
9. 三资企业中贪污罪的认定问题…………… (98)
10. 收受礼物不交公的贪污罪与非罪的界限 …… (101)
11. 如何理解贪污罪与侵占罪的界限 …… (103)
12. 贪污罪与职务侵占罪的界限 …… (105)
13. 如何区分贪污罪与盗窃罪、诈骗罪的界限…………… (108)
14. 如何正确区分贪污罪与受贿罪的界限 …… (112)
15. 如何理解贪污罪与挪用公款罪的界限 …… (119)
16. 怎样区分贪污罪与私分国有资产罪、
私分罚没财物罪的界限 …… (125)

17. 如何区分贪污罪与其他渎职型犯罪的界限 (134)
18. 司法实践中如何认定贪污罪的共同犯罪 (136)
19. 司法实践中如何认定贪污罪的各种停止形态 (150)
20. 如何理解贪污案件的立案标准 (158)
21. 如何认识贪污数额在贪污罪量刑中的地位 (163)
22. 如何认识贪污情节在贪污罪量刑中的地位 (173)

第二章 私分国有资产罪

1. 如何理解私分国有资产罪的法条术语规定 (183)
2. 划清正当发放奖金、津贴等与
私分国有资产的界限 (184)
3. 划清私分国有资产违法行为与
私分国有资产犯罪的界限 (187)
4. 行为人私设小金库是否构成本罪 (188)
5. 私分国有企业参股的企业资产行为的定性 (189)
6. 哪些人应当承担私分国有资产罪的刑事责任 (190)
7. 私分国有资产罪与贪污罪的界限 (191)
8. 私分国有财产罪与滥用职权罪的界限 (192)

第三章 私分罚没财物罪

1. 哪些属于罚没财物 (194)
2. 哪些属于应将罚没财物上缴而不上缴的行为 (195)
3. 哪些机关可能构成本罪 (196)
4. 私分罚没财物罪与贪污罪的界限 (197)
5. 私分罚没财物罪与滥用职权罪的区别 (198)
6. 私分罚没财物罪与私分国有资产罪的区别 (199)

第四章 职务侵占罪

1. 怎样正确理解“本单位财物” (200)
2. 怎样认定和把握职务侵占罪中的

“利用职务上的便利”	(203)
3. 怎样认定和把握职务侵占罪的“数额较大”、“数额巨大”	(204)
4. 职务侵占罪与盗窃罪、诈骗罪的界限	(205)
5. 职务侵占罪与侵占罪的区别	(206)
6. “公司、企业或者其他单位的人员”与非“公司、企业或者其他单位人员”相勾结侵占前者所在单位财物的,应当如何定性	(208)
7. 国家工作人员与非国家工作人员共同侵占公司、企业或者其他单位财物行为的定性	(209)
第五章 侵占罪	
1. 应当如何理解法条中侵占“他人”财物中的“他人”	(211)
2. 不动产可否成为侵占罪的犯罪对象	(212)
3. 种类物是否能够成为侵占罪的犯罪对象	(212)
4. 无形能源能否成为侵占罪的犯罪对象	(214)
5. 智力成果能否成为侵占罪的犯罪对象	(215)
6. 基于不法原因给付的财物能否成为侵占罪的犯罪对象	(216)
7. 违禁品能否成为侵占罪的犯罪对象	(218)
8. 何谓“代为保管的他人财物”	(219)
9. 何谓“遗忘物”? “遗忘物”与“遗失物”有无区别	(221)
10. 何谓“埋藏物”	(223)
11. 如何认定“拒不退还”和“拒不交出”	(224)
12. 应当怎样掌握本罪“数额较大”、“数额巨大”的标准? 何谓“有其他严重情节”	(233)

13. 怎样划定侵占罪与盗窃罪的界限	(234)
--------------------------	-------

第二编 贿赂型职务犯罪

第六章 受贿罪

1. 哪些财物能够成为受贿罪中的“贿赂”	(241)
2. 违禁品可否成为贿赂罪中的贿赂“财物”	(251)
3. 关于回扣的范围界定	(252)
4. 哪些人可能构成受贿罪	(260)
5. 如何理解受贿罪中的“为他人谋取利益”	(270)
6. 如何理解受贿罪中的“利用职务上的便利”	(280)
7. 司法实践中如何认定具体的受贿方式	(289)
8. 司法实践中如何具体认定受贿数额	(299)
9. 如何理解刑法中关于斡旋受贿的规定	(317)
10. 如何理解接受贿赂与职务行为之间的因果关系	(330)
11. 如何处理国家工作人员利用职务上的便利为他人 谋取利益离退休后收受财物的行为	(348)
12. 司法实践中如何判断受贿罪罪与非罪的界限	(353)
13. 受贿罪与公司、企业人员受贿罪的区别	(362)
14. 受贿罪和单位受贿罪的区别	(364)
15. 索贿与敲诈勒索罪的区别	(365)
16. 受贿罪与诈骗罪的区别	(367)
17. 如何理解受贿罪与巨额财产来源不明罪的区别	(370)
18. 司法实践中如何认定受贿罪的犯罪停止形态	(371)
19. 司法实践中如何认定受贿罪的罪数形态	(387)
20. 司法实践中如何认定受贿罪的共同犯罪问题	(408)
21. 司法实践中对于受贿罪的量刑应当注意哪些问题	(422)

第七章 单位贿赂罪

1. 哪些单位可能构成单位受贿罪的犯罪主体…………… (433)
2. 如何理解单位受贿罪的主观罪过…………… (438)
3. 司法实践中如何区分单位受贿罪罪与非罪的界限…………… (442)
4. 单位受贿罪既遂与未遂的认定…………… (448)
5. 单位受贿罪的共同犯罪问题…………… (450)
6. 对单位行贿罪罪与非罪的界限…………… (451)
7. 对单位行贿罪既遂与未遂的界限…………… (455)
8. 如何正确理解单位行贿罪的犯罪主体范围…………… (456)

第八章 行贿罪

1. 如何理解行贿罪的犯罪行为类型…………… (462)
2. 外国人和无国籍人能否构成行贿罪…………… (467)
3. 行贿人是否必须具备“谋取不正当利益”的犯罪目的…………… (468)
4. 如何理解和认定行贿人所谋取的“不正当利益”…………… (473)
5. 司法实践中如何区分行贿罪罪与非罪的界限…………… (478)
6. 行贿罪与向公司、企业人员行贿罪的界限…………… (488)
7. 行贿罪与介绍贿赂罪的界限…………… (489)
8. 行贿罪既遂与未遂的认定…………… (491)
9. 行贿罪一罪与数罪的司法认定…………… (494)
10. 如何理解行贿罪中的特别自首及司法适用…………… (495)

第九章 介绍贿赂罪

1. 如何区分一般介绍贿赂行为与介绍贿赂犯罪行为…………… (517)
2. 缺乏介绍贿赂故意是否构成介绍贿赂罪…………… (522)
3. 区分介绍贿赂行为和经济活动中合法的居间行为…………… (523)

第十章 公司、企业人员受贿罪

1. 如何区分公司、企业人员受贿罪与

正当业务行为的界限·····	(525)
2. 公司、企业的工作人员在经济往来中违反国家 规定收受各种名义的回扣、手续费归个人 所有的,构成公司、企业人员受贿罪,是 否不以“利用职务上的便利”为要件·····	(526)
3. 如何区分公司、企业人员受贿罪与 职务侵占罪的界限·····	(527)
4. 不同身份主体在共同受贿犯罪中的 行为如何定性·····	(528)
第十一章 对公司企业人员行贿罪	
1. 如何界定不正当利益·····	(530)
2. 如何区分本罪的犯罪既遂与未遂的界限·····	(531)

第三编 挪用型职务犯罪

第十二章 挪用公款罪

1. 哪些财物可能成为挪用公款罪的犯罪对象·····	(535)
2. 一般“公物”能否成为本罪的犯罪对象·····	(537)
3. 外汇额度能否视作公款·····	(539)
4. 单位“小金库”中的款项能否成为 挪用公款罪的犯罪对象·····	(541)
5. 承包、租赁企业中的款项能否成为 挪用公款罪的犯罪对象·····	(541)
6. 司法实践中如何理解和认定 “挪用公款归个人使用”·····	(542)
7. 如何准确认定挪用公款三种不同 类型犯罪行为的界限·····	(557)
8. 哪些人可能构成挪用公款罪·····	(566)

-
- 9. 司法实践中如何认定挪用公款罪罪与非罪的界限····· (584)
 - 10. 多次挪用公款行为的司法认定 ····· (587)
 - 11. 挪用公款罪的既、未遂形态问题····· (592)
 - 12. 司法实践中如何认定挪用公款罪的共同犯罪 ····· (594)
 - 13. 挪用公款罪与贪污罪的界限 ····· (609)
 - 14. 如何正确区分挪用公款罪与挪用
 单位资金罪的界限 ····· (617)
 - 15. 司法实践中如何区分挪用公款罪
 与挪用特定款物罪的界限 ····· (618)

第十三章 挪用资金罪

- 1. 挪用本单位物资设备或其他物化
 财产的,能否以本罪论 ····· (620)
- 2. 怎样正确理解“超过三个月未还”····· (621)
- 3. 在多次挪用的情况下,应当如何
 把握“超过三个月未还”····· (623)
- 4. 如何正确计算挪用资金的数额····· (625)
- 5. 如何把握本罪“数额较大”、
 “数额巨大”的起点标准····· (626)
- 6. “非法活动型”挪用资金罪
 有无相应数额要求····· (627)
- 7. 挪用本单位资金借贷给他人用于营利
 活动或非法活动行为的定性····· (627)
- 8. 对于受委托管理、经营国有财产的人员挪用
 国有资金的行为应当如何定性····· (628)
- 9. 因挪用本单位资金索取、收受贿赂构成犯罪,
 或挪用本单位资金进行非法活动构成
 其他罪的,应当如何处理 ····· (630)

10. 如何区分挪用本单位资金罪与职务侵占罪 (631)

11. 挪用资金罪刑罚适用应当注意哪些问题 (632)

第十四章 挪用特定款物罪

1. 将扶贫款用于抢险,或者将移民款用于防汛等,
能否构成本罪 (633)

2. 挪用特定款物罪与一般违法挪用
特定款物行为的界限 (634)

3. 将特定款物挪归个人使用的,应当如何处理 (635)

4. 侵吞、盗窃、骗取或者以其他方法非法占有救灾、
抢险、防汛、优抚、扶贫、移民、救济款物的,
应当如何处理 (636)

目 录

第四编 普通贪利型职务犯罪

第十五章 非法经营同类营业罪

1. 司法实践中如何理解和认定“非法经营同类营业”的行为 (641)
2. 如何理解和认定行为人所“获取的非法利益” (645)
3. 如何理解和认定“董事”的特殊范围 (650)
4. 如何理解和认定“经理”的特殊范围 (654)
5. 国有企业的厂长是否本罪的主体 (655)
6. 不具有独立法人地位的公司、企业的经理可否成为非法经营同类营业罪的主体 (657)
7. 非法经营同类营业罪罪与非罪的界限 (659)
8. 非法经营同类营业罪与非法经营罪的界限 (660)
9. 非法经营同类营业罪与生产、销售伪劣商品犯罪的界限 (662)
10. 非法经营同类营业罪与侵犯商业秘密罪的界限 (663)
11. 非法经营同类营业罪与造成破产、亏损罪的界限 (666)
12. 非法经营同类营业罪与贪污罪的界限 (668)
13. 非法经营同类营业罪与挪用公款罪的界限 (671)
14. 非法经营同类营业罪与受贿罪的界限 (673)
15. 非法经营同类营业罪是否存在犯罪未完成形态 (675)

16. 如何认定非法经营同类营业罪的共同犯罪形态 …… (677)

第十六章 为亲友非法牟利罪

1. 如何理解和认定为亲友非法牟利罪中的“利用职务便利” …… (680)
2. 如何理解和认定“亲友”的范围 …… (682)
3. 如何理解“将本单位的盈利业务交由自己的亲友进行经营”的行为 …… (685)
4. 如何理解和认定“亲友经营管理的单位” …… (689)
5. “明显高于市场的价格”和“明显低于市场的价格”的认定 …… (690)
6. 如何认定“向自己的亲友经营管理的单位采购不合格商品”的行为 …… (692)
7. 如何认定“使国家利益遭受重大损失” …… (694)
8. 哪些人可能构成亲友非法牟利罪 …… (694)
9. 如何理解为亲友非法牟利罪的主观罪过 …… (695)
10. 如何区分为亲友非法牟利罪罪与非罪的界限 …… (696)
11. 为亲友非法牟利罪与非法经营同类营业罪的界限 …… (697)
12. 为亲友非法牟利罪与造成破产、亏损罪的界限 …… (699)
13. 为亲友非法牟利罪与徇私舞弊低价出售国有资产罪的界限 …… (701)
14. 为亲友非法牟利罪与贪污罪的界限 …… (702)
15. 司法实践中如何认定为亲友非法牟利罪的特殊犯罪形态 …… (704)
16. 司法实践中如何认定为亲友非法牟利罪的共同犯罪 …… (705)

第十七章 巨额财产来源不明罪

1. 如何理解和认定巨额财产来源不明的事实状态 …… (706)

2. 如何理解犯罪人对于来源不明的巨额财产的认识…… (708)
3. 不能构成巨额财产来源不明罪的几种情况…… (711)
4. 如何计算来源不明的“差额财产部分的数额”…… (713)
5. 关于“责令说明”的有权机关问题…… (714)
6. 关于“不能说明”的时间界限问题…… (714)
7. 定罪判刑后,又查清或被告人又讲出
巨额财产真实来源的,如何处理…… (715)
8. 巨额财产来源不明罪既未遂形态的认定…… (716)
9. 如何区分巨额财产来源不明罪与侵占罪的界限…… (718)
10. 巨额财产来源不明罪与诈骗罪的界限…… (719)
11. 如何理解巨额财产来源不明罪的举证责任…… (720)

第十八章 隐瞒境外存款罪

1. 如何理解隐瞒境外存款罪的犯罪目的…… (724)
2. 隐瞒境外存款罪罪与非罪的界限…… (724)
3. 隐瞒境外存款罪与逃汇罪的区别…… (726)

第十九章 金融工作人员购买假币、

以假币换取货币罪

1. 什么是“以伪造的货币换取货币的行为”…… (729)
2. 如何理解本罪中的“利用职务上的便利”…… (729)
3. 如何理解本罪中“银行”的范围…… (732)
4. 如何理解本罪中“其他金融机构”的范围…… (733)
5. 金融工作人员购买假币,以假币换取
货币罪罪与非罪的界限…… (733)
6. 金融工作人员购买假币、以假币换取货币
罪与购买假币罪、使用假币罪的界限…… (734)
7. 如何认定金融工作人员购买假币、以假币
换取货币罪的既遂与未遂…… (735)

8. 如何认定金融工作人员购买假币罪、
以假币换取货币罪一罪与数罪…………… (736)
9. 如何认定金融工作人员以假币
换取货币罪的共同犯罪…………… (737)

第五编 滥用职权型职务犯罪

第二十章 滥用职权罪

1. 如何认定“滥用职权”的固有含义…………… (743)
2. 滥用职权构成犯罪的前提条件…………… (749)
3. 如何理解滥用职权罪的主观罪过…………… (754)
4. 如何认定滥用职权罪的犯罪停止形态…………… (762)
5. 如何认定滥用职权罪的一罪与数罪…………… (763)
6. 如何认定滥用职权罪中的共同犯罪…………… (770)
7. 如何认定滥用职权罪与官僚主义的界限…………… (772)
8. 滥用职权罪与工作失误的界限…………… (774)
9. 如何区分滥用职权罪与玩忽职守罪的界限…………… (777)
10. 滥用职权罪与贪污罪的界限…………… (786)
11. 滥用职权罪与私放在押人员罪的界限…………… (787)
12. 滥用职权罪与徇私舞弊不征、
少征税款罪的界限…………… (788)
13. 滥用职权罪和报复陷害罪的界限…………… (789)
14. 滥用职权罪刑罚适用应当注意的问题…………… (791)

第二十一章 故意泄露国家秘密罪

1. 如何认定故意泄露国家秘密罪与
过失泄露国家秘密罪的界限…………… (793)
2. 如何认定故意泄露国家秘密罪
与侵犯商业秘密罪的界限…………… (794)