

证券犯罪的 认定与处理

祝二军 著

de

zhengquan fanzui

人民法院出版社

证券犯罪的认定与处理

祝二军 著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

证券犯罪的认定与处理/祝二军著. - 北京: 人民法院出版社, 2000.1

ISBN 7-80056-941-1

I. 证… II. 祝… III. 证券交易-经济犯罪-研究-中国 IV. D924.33

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 75600 号

证券犯罪的认定与处理

祝二军 著

出版发行/人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 27 号 (最高人民法院机关大院内)

电话/65136851 65299981 65134290 邮编/100745

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 账号/046061-68

(通过本社邮购另加 15% 邮费)

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市大丰彩印厂

开本/850×1168 毫米 大 32 开 印张/20.875 字数/469 千

版本/2000 年 1 月第 1 版 印次/2000 年 1 月第 1 次

印数/0001-3000 定价/32.00 元

书号/ISBN 7-80056-941-1/D·1013

版权所有 侵权必究

序

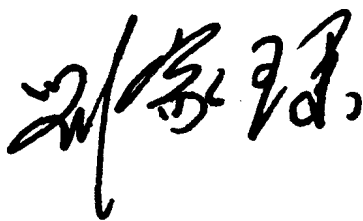
证券市场在我国出现的历史不长，但是已经呈现出它旺盛的生命力。在二十世纪末的今天，证券市场已经成为我国社会主义市场经济的重要组成部分，成为我国发展多种所有制形式经济、建立现代企业制度的前提和基础。同时，证券市场又是四千万投资者切身利益的直接所在，是我国和国际经济接轨的重要领域。

证券犯罪是对证券市场秩序的严重破坏，严重危害证券市场的健康发展。我国一直重视对涉证券犯罪的惩治。1995年2月28日，全国人大常委会通过了《关于惩治危害公司法的犯罪的决定》，对若干既危害公司管理秩序又危害证券管理秩序的犯罪明确规定了法定刑，标志着我国应用刑法手段对证券市场管理的正式介入。1997年3月14日，第八届全国人民代表大会第五次会议通过了修订后的《中华人民共和国刑法》，较为系统地规定了有关证券方面的各种犯罪，表明了我国对证券犯罪惩治力度的加大和惩治手段运用的逐步完善。

但是，我国刑法对于证券犯罪的规定还存在一定的不足之处，表现在应该规定的罪名罪状有些没有规定，已经规定的罪名罪状有些规定得过于笼统，不同人士对其有不同理解，在司法实践中难以具体操作。就我国的司法实践来看，大家对证券犯罪的认识还比较陌生，在认定和处理证券犯罪

序 时还存在这样那样的问题。这种状况的存在，妨碍了刑法对于证券犯罪分子的威慑作用和实际惩治效果，也成为我国证券市场上证券违法犯罪屡禁不止甚至愈演愈烈的原因之一。同时，随着《中华人民共和国证券法》的颁布和实施，证券犯罪也进一步成为我国法学研究的热点领域。由我院研究室祝二军博士撰写的《证券犯罪的认定与处理》，就是这样的背景下的产物。

该书运用多种研究方法，以我国现有法律规范为基础，比较借鉴国外对于证券犯罪的不同规定，详细探讨了现有证券犯罪的认定与处理问题，是我国证券犯罪研究领域的一部具有一定深度和广度的力作。相信本书能够为证券法律实践提供一定的参考，能够为证券市场参与者有效防范和化解证券犯罪风险、切实维护自身合法权益有所帮助。



一九九九年十二月

前 言

证券市场在我国属于新兴市场，虽然历史短暂，但发展迅速，以短短不足十年的时间，走完了证券市场发达国家几十年甚至几百年的历程。就证券市场的硬件设施来说，已经大到甚至超过证券市场发达国家的水平。截至1999年9月底，沪深证券交易所已有上市公司逾千家，市价总值达9655多亿元，约占国内生产总值GDP的35%，开户人数达4300万人。

我国证券市场的主要特征之一，就是证券犯罪的屡禁不上。在证券市场辉煌繁荣的背后，证券犯罪的污泥浊水也肆意横流。它们或者绞尽脑汁编造虚假内容发行股票，大肆从证券市场上攫取不义之财；或者胆大妄为提供虚假财会报告坑蒙广大股东和社会公众；或者近水楼台利用内幕信息进行交易，不劳而获；或者散布飞短流长，造谣惑众，扰乱市场；或者明目张胆操纵行情，视散户股民为掌上玩物；……；如此等等，不一而足。这些现象的存在，严重侵犯了投资者和其他人的合法权益，严重危害了证券市场的运行秩序，严重败坏了证券市场的国际声誉，严重妨碍了证券市场的健康发展。

本书从我国证券市场和证券犯罪的实际出发，充分比较、借鉴国外证券市场发达国家和不发达国家的经验教训，运用经济学、证券学、刑法学、犯罪学、心理学等方面的观

前 点和研究方法，对我国存在的证券犯罪及其认定处理进行了系统的、科学的研究。

言

全书分为上、下两编。上编分为五章，侧重于证券犯罪的立法、司法方面的理论问题，探讨了证券犯罪的现状、特点、立法原则、设定范围、刑事责任、立法模式、构成、形态、原因和抗制等问题；下编分为八章，侧重于我国刑法规定的各种具体的证券犯罪，分别对其立法状况、概念、基本特征、认定、处理等问题进行了探讨。

本书应该说是一家之言，目的是为我国的证券犯罪的抗制一尽绵薄之力。另外，囿于笔者水平所限，书中难免有可商榷之处，还望读者不吝赐教。

作 者

一九九九年十二月

目 录

上 编

第一章 证券市场与证券犯罪	(3)
第一节 证券与证券市场	(3)
一、证券及其特性	(3)
二、证券市场及其功能	(6)
三、我国证券市场的过度投机问题	(18)
第二节 证券犯罪	(30)
一、证券犯罪的概念	(30)
二、证券犯罪的历史演变	(38)
三、我国证券犯罪的现状、特点和危害	(45)
四、证券犯罪观	(56)
第二章 证券犯罪刑事立法原理	(63)
第一节 证券犯罪刑事立法概述	(63)
一、证券犯罪刑事立法的定位	(63)
二、证券犯罪刑事立法的功能	(66)
三、证券犯罪刑事立法功能之有限性	(70)
四、证券犯罪刑事立法的基本原则	(76)
第二节 证券犯罪范围的设定	(83)

目	一、证券犯罪范围的设定概述·····	(84)
录	二、证券犯罪范围的设定依据·····	(87)
·	三、证券犯罪范围的具体设定·····	(90)
	四、我国证券犯罪范围的设定·····	(98)
	第三节 证券犯罪刑事责任的设定·····	(138)
	一、证券犯罪刑事责任概述·····	(138)
	二、证券犯罪刑事责任的设定依据·····	(141)
	三、证券犯罪刑事责任的承担方式·····	(144)
	第四节 证券犯罪的刑事立法模式·····	(164)
	一、各国证券犯罪刑事立法模式及其评析·····	(165)
	二、我国证券犯罪刑事立法模式探讨·····	(170)
	第三章 证券犯罪的构成 ·····	(179)
	第一节 证券犯罪构成概述·····	(179)
	第二节 证券犯罪的客体·····	(181)
	一、证券犯罪客体的概念·····	(181)
	二、证券犯罪客体的分类·····	(182)
	三、证券犯罪客体与证券犯罪对象·····	(189)
	第三节 证券犯罪的客观方面·····	(190)
	一、证券犯罪客观方面的概念·····	(190)
	二、证券犯罪客观方面的内容·····	(192)
	第四节 证券犯罪的主体·····	(200)
	一、证券犯罪主体的概念·····	(200)
	二、证券犯罪的个人主体·····	(200)
	三、证券犯罪的单位主体·····	(204)
	第五节 证券犯罪的主观方面·····	(209)
	一、证券犯罪主观方面的概念·····	(209)
	二、证券犯罪的故意·····	(211)

三、证券犯罪过失·····	(215)
四、无罪过事件·····	(219)
第四章 证券犯罪的形态·····	(221)
第一节 证券犯罪形态概述·····	(221)
第二节 证券犯罪的未完成形态·····	(223)
一、证券犯罪未完成形态概述·····	(223)
二、证券犯罪的预备形态·····	(225)
三、证券犯罪的未遂形态·····	(227)
四、证券犯罪的中止形态·····	(229)
第三节 证券犯罪的共同形态·····	(231)
一、证券犯罪的共同形态概述·····	(231)
二、证券共同犯罪的分类·····	(237)
三、证券共同犯罪人的种类·····	(239)
第四节 证券犯罪的罪数形态·····	(247)
一、证券犯罪罪数形态概述·····	(247)
二、证券犯罪的连续犯·····	(249)
三、证券犯罪的想象竞合犯·····	(251)
四、证券犯罪的吸收犯·····	(254)
第五章 证券犯罪的原因分析与抗制对策·····	(256)
第一节 证券犯罪的原因分析·····	(256)
一、证券犯罪的客观原因·····	(257)
二、证券犯罪的主观原因·····	(277)
第二节 证券犯罪的抗制对策·····	(282)
一、证券犯罪抗制概述·····	(282)
二、证券犯罪抗制的分类·····	(284)
三、证券犯罪抗制的基本原则·····	(286)
四、证券犯罪抗制的具体对策·····	(293)

下 编

第一章 危害有价证券管理制度有关犯罪 ·····	(323)
第一节 危害有价证券管理制度有关犯罪概述 ·····	(323)
一、国外有关立法状况·····	(324)
二、我国有关立法状况·····	(326)
第二节 危害有价证券管理制度有关犯罪的概念 和基本特征 ·····	(330)
一、危害有价证券管理制度有关犯罪的概念·····	(330)
二、危害有价证券管理制度有关犯罪的基本 特征·····	(331)
第三节 危害有价证券管理制度有关犯罪的 认定 ·····	(337)
一、危害有价证券管理制度之罪与非罪之 区别·····	(337)
二、危害有价证券管理制度的对象问题·····	(338)
三、危害有价证券管理制度之共同犯罪问题·····	(339)
第四节 危害有价证券管理制度有关犯罪的 处罚 ·····	(341)
一、对于伪造、变造国家有价证券罪的处罚·····	(341)
二、对于伪造、变造股票、公司、企业债券罪 的处罚·····	(341)
三、对于国家有价证券诈骗罪的处罚·····	(342)
四、何谓“数额较大”、“数额巨大”、“数额 特别巨大”? ·····	(342)

第二章 非法发行股票、债券有关犯罪	(344)	目 录
第一节 非法发行股票、债券有关犯罪概述	(344)	
一、国外有关非法发行股票、债券犯罪的立法 状况.....	(345)	
二、我国有关非法发行股票、债券犯罪的立法 状况.....	(347)	
第二节 非法发行股票、债券有关犯罪的概念和 基本特征	(352)	
一、非法发行股票、债券有关犯罪的概念.....	(352)	
二、非法发行股票、债券有关犯罪的基本 特征.....	(353)	
第三节 非法发行股票、债券有关犯罪的认定	(360)	
一、擅自发行股票、公司、企业债券之犯罪与 违法的区别.....	(360)	
二、欺诈发行股票、债券之犯罪与违法的 区别.....	(360)	
三、欺诈发行股票、债券罪与集资诈骗罪的 区别.....	(361)	
四、欺诈发行股票、债券罪与提供虚假财会 报告罪的区别.....	(363)	
第四节 非法发行股票、债券有关犯罪的处罚	(364)	
第三章 提供虚假财会报告罪	(365)	
第一节 提供虚假财会报告罪概述	(365)	
一、国外关于提供虚假财会报告罪的立法 状况.....	(366)	
二、我国关于提供虚假财会报告罪的立法 状况.....	(368)	

目

录

第二节 提供虚假财会报告罪的概念和基本特征	(371)
一、提供虚假财会报告罪的概念	(371)
二、提供虚假财会报告罪的基本特征	(371)
第三节 提供虚假财会报告罪的认定	(378)
一、提供虚假财会报告之犯罪与违法的区别	(378)
二、共同犯罪问题	(379)
第四节 提供虚假财会报告罪的处罚	(380)
第四章 内幕交易、泄露内幕信息罪	(385)
第一节 内幕交易、泄露内幕信息罪概述	(385)
一、有关内幕交易的争论	(385)
二、国外有关内幕交易犯罪的立法状况	(388)
三、我国有关内幕交易犯罪的立法状况	(391)
第二节 内幕交易、泄露内幕信息罪的概念和基本特征	(396)
一、内幕交易、泄露内幕信息罪的概念	(396)
二、内幕交易、泄露内幕信息罪的基本特征	(396)
第三节 内幕交易、泄露内幕信息罪的认定	(407)
一、内幕交易之犯罪与违法的区别	(407)
二、内幕人员的合法交易行为与内幕交易之别	(408)
三、短线交易问题	(409)
第四节 内幕交易、泄露内幕信息罪的处罚	(411)
第五章 编造并传播证券交易虚假信息罪	(412)
第一节 编造并传播证券交易虚假信息罪概述	(412)
一、国外有关编造并传播证券交易虚假信息罪的立法状况	(413)

二、我国有关编造并传播证券交易虚假信息罪 的立法演进·····	(415)
第二节 编造并传播证券交易虚假信息罪的概念 和基本特征·····	(417)
一、编造并传播证券交易虚假信息罪的概念·····	(417)
二、编造并传播证券交易虚假信息罪的基本 特征·····	(417)
第三节 编造并传播证券交易虚假信息罪的 认定·····	(421)
一、编造并传播证券交易虚假信息之犯罪与 违法的区别·····	(421)
二、编造并传播证券交易虚假信息与诱骗投资 者买卖证券的区别·····	(421)
三、编造并传播证券交易虚假信息之共同违法 与共同犯罪·····	(422)
四、罪数问题·····	(423)
第四节 编造并传播证券交易虚假信息罪的 处罚·····	(424)
第六章 诱骗投资者买卖证券罪·····	(425)
第一节 诱骗投资者买卖证券罪概述·····	(425)
一、国外有关诱骗投资者买卖证券罪的立法 状况·····	(426)
二、我国有关诱骗投资者买卖证券罪的立法 状况·····	(427)
第二节 诱骗投资者买卖证券罪的概念和基本 特征·····	(429)
一、诱骗投资者买卖证券罪的概念·····	(429)

目	二、诱骗投资者买卖证券罪的基本特征·····	(430)
	第三节 诱骗投资者买卖证券罪的认定·····	(434)
录	第四节 诱骗投资者买卖证券罪的处罚·····	(434)
	第七章 操纵证券交易价格罪 ·····	(435)
	第一节 操纵证券交易价格罪概述·····	(435)
	一、国外有关操纵证券交易价格罪的立法 状况·····	(436)
	二、我国有关操纵证券交易价格罪的立法 状况·····	(440)
	第二节 操纵证券交易价格罪的概念和基本 特征·····	(444)
	一、操纵证券交易价格罪的概念·····	(444)
	二、操纵证券交易价格罪的基本特征·····	(444)
	第三节 操纵证券交易价格罪的认定·····	(456)
	一、操纵证券交易价格之犯罪与违法的区别·····	(456)
	二、操纵证券交易价格与合法交易之间的 区别·····	(456)
	三、操纵证券交易价格罪与编造并传播证券 交易虚假信息罪之区别·····	(457)
	第四节 操纵证券交易价格罪的处罚·····	(460)
	第八章 滥用管理证券职权罪 ·····	(461)
	第一节 滥用管理证券职权罪概述·····	(461)
	第二节 滥用管理证券职权罪的概念和基本 特征·····	(465)
	一、滥用管理证券职权罪的概念·····	(465)
	二、滥用管理证券职权罪的基本特征·····	(465)
	第三节 滥用管理证券职权罪的认定·····	(471)

一、滥用管理证券职权之罪与非罪的界限·····	(471)	目
二、滥用管理证券职权罪与玩忽职守罪的		
界限·····	(472)	录
第四节 滥用管理证券职权罪的处罚·····	(473)	..
附录：相关法律法规·····	(474)	
1. 中华人民共和国公司法·····	(474)	
2. 股票发行与交易管理暂行条例·····	(522)	
3. 禁止证券欺诈行为暂行办法·····	(547)	
4. 企业债券管理条例·····	(554)	
5. 证券交易所管理办法·····	(561)	
6. 证券、期货投资咨询管理暂行办法·····	(582)	
7. 证券市场禁入暂行规定·····	(592)	
8. 证券投资基金管理暂行办法·····	(598)	
9. 中华人民共和国刑法(节录)·····	(610)	
10. 中华人民共和国证券法·····	(614)	

上 编