

贪污贿赂罪研究



TANWU HUILUZUI YANJIU

主编

李希慧

副主编

杜国强

知识产权出版社

贪污贿赂罪研究

主 编 李希慧

副主编 杜国强

知识产权出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

贪污贿赂罪研究/李希慧主编. —北京: 知识产权出版社, 2004

ISBN 7-80198-286-X

I. 贪… II. 李… III. ①贪污—刑事犯罪—研究—中国②贿赂—刑事犯罪—研究—中国
IV. D924.392.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 025117 号

内容提要

贪污贿赂犯罪是目前我国司法实践中常见的一类犯罪, 这类犯罪不仅严重侵犯国家公职人员或者国有单位的廉洁性, 而且常常会造成公共财产的重大损失, 甚至危及社会与政治稳定。本书认真研究了贪污贿赂犯罪的构成与刑罚适用, 有助于对该类犯罪的准确性与适当量型, 解决司法实践中的疑难问题。

本书可供法学研究者、学习者以及司法实践者参考使用。

贪污贿赂罪研究

主 编: 李希慧

责任编辑: 刘 睿

责任校对: 董志英

装帧设计: SUN 工作室

责任出版: 杨宝林

出版发行: 知识产权出版社

社 址: 北京市海淀区马甸南村 1 号

网 址: <http://www.cnipr.com>

电 话: 010-82000893 82000860 转 8101

印 刷: 知识产权出版社电子制印中心

开 本: 880 毫米×1230 毫米 1/32

版 次: 2004 年 12 月第一版

字 数: 400 千字

ISBN 7-80198-286-X/D·333

邮 编: 100088

邮 箱: zscq-bjb@126.com

传 真: 010-82000893

经 销: 新华书店及相关销售网点

印 张: 15.25

印 次: 2004 年 12 月第一次印刷

定 价: 30.00 元

如有印装质量问题, 本社负责调换。

前 言

贪污贿赂犯罪是目前我国司法实践中常见的一类犯罪，其大案、要案呈现出上升的趋势，惊天大案也不时见诸报端。这类犯罪不仅严重侵犯国家公职人员或者国有单位的廉洁性，而且常常会造成公共财产的重大损失，甚至危及社会稳定和政治稳定，为广大人民群众深恶痛绝。严厉打击这类犯罪是全国人民的强烈要求，也是党和国家领导人的不弃决心。但是，对犯罪的严厉打击是以准确的定性和适当的量刑为前提的，而要做到定性准确、量刑适当，就必须认真地研究相关犯罪的构成和刑罚的适用，解决其中的疑难的问题。近些年来，我国学者对贪污贿赂犯罪理论和实务问题的研究十分活跃，成果斐然，但仍然有一些问题需要进一步探讨。本着为贪污贿赂犯罪理论研究作一点绵薄贡献的愿望，我们共同撰写了本书。

本书由主编李希慧和副主编杜国强拟定大纲，作者分头撰稿。具体撰稿分工如下：

李希慧 第一章

董邦俊 第二章

童伟华 第三章第一节、第二节

谢雄伟 第三章第三至七节、第四章第四节

杜国强 第四章第一节、第二节

张忠斌 第四章第三节

本书初稿完成后，绝大部分的统稿工作由主编负责，少部分

的统稿任务由副主编完成。本书是集体研究的成果，本着学术自由的精神，允许作者的观点与主编的见解不同。本书在撰写的过程中，参考并借鉴了国内学者的众多研究成果，无论是作者表示赞成的还是提出异议的，在此，我们都对原作者表示真诚的感谢！本书难免存在着舛误，敬祈各位专家和读者批评指正。

作 者

2004 年 12 月 11 日

目 录

1	第一章 绪论
1	第一节 贪污贿赂罪概述
1	一、贪污贿赂罪的概念
2	二、贪污贿赂罪的立法沿革
7	三、贪污贿赂罪分类
9	第二节 贪污贿赂罪的犯罪构成
9	一、贪污贿赂罪的客体
11	二、贪污贿赂罪的客观方面
11	三、贪污贿赂罪的主体
20	四、贪污贿赂罪的主观方面
21	第二章 非法占有型贪污贿赂罪
21	第一节 非法占有型贪污贿赂罪概述
21	一、非法占有型贪污贿赂罪的概念
21	二、非法占有型贪污贿赂罪的基本特征
21	(一)犯罪客体
22	(二)犯罪的客观方面
22	(三)犯罪主体
22	(四)犯罪的主观方面
22	第二节 贪污罪
22	一、贪污罪概述
25	二、贪污罪的概念和构成要件

目 录

27	(一)贪污罪的客体
33	(二)贪污罪的客观方面
50	(三)贪污罪的主体
54	(四)贪污罪的主观方面
60	三、贪污罪的认定
60	(一)贪污罪既遂与未遂的界限
62	(二)贪污罪与相关犯罪的界限
63	(三)贪污罪的共同犯罪
66	四、贪污罪的刑事责任
67	(一)贪污罪的数额
70	(二)贪污罪的情节
71	五、贪污罪的立法完善
71	(一)贪污罪的罪状完善
77	(二)贪污罪的处罚完善
86	第三节 私分国有资产罪
86	一、私分国有资产罪概述
87	二、私分国有资产罪的概念和构成要件
88	(一)私分国有资产罪的客体
91	(二)私分国有资产罪的客观方面
95	(三)私分国有资产罪的主体
100	(四)私分国有资产罪的主观方面

目 录

101	三、私分国有资产罪的认定
101	(一)私分国有资产罪与非罪的界限
102	(二)私分国有资产罪与其他犯罪的界限
104	四、私分国有资产罪的诉讼与处罚
105	第四节 私分罚没财物罪
105	一、私分罚没财物罪概述
106	二、私分罚没财物罪的概念和构成要件
106	(一)私分罚没财物罪的客体
107	(二)私分罚没财物罪的客观方面
107	(三)私分罚没财物罪的主体
108	(四)私分罚没财物罪的主观方面
108	三、私分罚没财物罪的认定
108	(一)私分罚没财物罪与非罪的界限
109	(二)私分罚没财物罪与其他犯罪的界限
110	四、私分罚没财物罪的刑事责任
111	第三章 权钱交易型贪污贿赂犯罪
111	第一节 权钱交易型贪污贿赂犯罪概述
111	一、权钱交易型贿赂犯罪的概念
114	二、权钱交易型贿赂犯罪的基本特征
114	(一)权钱交易型贿赂犯罪的客体特征
115	(二)权钱交易型犯罪的客观方面特征

目 录

116	(三)权钱交易型贿赂犯罪的主体特征
117	(四)权钱交易型贿赂犯罪的主观方面特征
118	三、权钱交易型贿赂犯罪的罪名及种类
118	(一)权钱交易型贿赂犯罪立法概述
119	(二)权钱交易型贿赂犯罪类型
123	第二节 受贿罪
123	一、受贿罪概述
125	二、受贿罪的概念和构成要件
126	(一)受贿罪的客体
130	(二)受贿罪的客观方面
158	(三)受贿罪的主体
159	(四)受贿罪的主观方面
168	三、受贿罪的认定
168	(一)受贿罪与非罪的界限
176	(二)受贿罪与相关犯罪的界限
186	(三)受贿罪既遂与未遂的界限
190	四、受贿罪的共同犯罪问题
190	(一)国家工作人员与非国家工作人员共同受贿概述
192	(二)国家工作人员与公司、企业人员共同受贿定性 问题
195	.(三)国家工作人员与某亲属的共同受贿问题

目 录

199	(四)国家工作人员使请托人向第三者提供贿赂的共犯问题
202	五、受贿罪的刑事责任
202	(一)受贿罪刑事责任的一般原则
207	(二)现行规定中存在的几个问题
213	(三)关于共同受贿者刑事责任的分担
216	六、受贿罪的立法完善
216	(一)关于罪名的设置
222	(二)具体罪状
234	第三节 行贿罪
234	一、行贿罪概述
236	二、行贿罪的概念和构成要件
237	(一)行贿罪的客体
241	(二)行贿罪的客观方面
242	(三)行贿罪的主体
244	(四)行贿罪的主观方面
249	三、行贿罪的认定
249	(一)行贿罪与非罪的界限
251	(二)行贿罪既遂与未遂的界限
253	(三)行贿罪与相关犯罪的界限
254	(四)行贿罪的罪数形态

目 录

255	四、行贿罪的刑事责任
255	(一)对“被追诉前”的正确理解
256	(二)“在被追诉前主动交代行贿行为”是否属于自首
257	五、行贿罪的立法完善
257	(一)行贿罪客观方面的完善
259	(二)行贿罪刑事责任的完善
260	第四节 介绍贿赂罪
260	一、介绍贿赂罪概述
262	二、介绍贿赂罪的概念和构成要件
264	(一)介绍贿赂罪的客体
266	(二)介绍贿赂罪的客观方面
268	(三)介绍贿赂罪的主体
268	(四)介绍贿赂罪的主观方面
271	三、介绍贿赂罪的认定
271	(一)介绍贿赂罪与非罪的界限
272	(二)介绍贿赂罪既遂与未遂的界限
273	(三)介绍贿赂罪与相关犯罪的界限
278	(四)介绍贿赂罪的罪数问题
281	四、介绍贿赂罪的刑事责任
282	第五节 单位受贿罪
282	一、单位受贿罪概述

目 录

284	二、单位受贿罪的概念和构成要件
285	(一)单位受贿罪的客体
288	(二)单位受贿罪的客观方面
293	(三)单位受贿罪的主体
300	(四)单位受贿罪的主观方面
302	三、单位受贿罪的认定
302	(一)单位受贿罪与非罪的界限
303	(二)单位受贿罪与受贿罪的界限
308	(三)单位受贿罪的共同犯罪问题
312	(四)单位受贿罪的一罪与数罪问题
313	四、单位受贿罪的刑事责任
314	(一)在单位受贿罪中,对于索贿的是否应当从重处罚
315	(二)在单位受贿罪中,对国家机关、某些人民团体判处罚 金有何意义
315	(三)在单位受贿罪中,刑法只笼统规定“对单位判处罚 金”,罚金的数额具体该如何确定
316	(四)单位受贿罪和受贿罪的自然入量刑标准相差悬殊是 否有违刑法面前人人平等原则
318	第六节 单位行贿罪
318	一、单位行贿罪概述
320	二、单位行贿罪的概念和构成要件

目 录

322	(一)单位行贿罪的客体
324	(二)单位行贿罪的客观方面
326	(三)单位行贿罪的主体
328	(四)单位行贿罪的主观方面
330	三、单位行贿罪的认定
330	(一)单位行贿罪与非罪的界限
331	(二)单位行贿罪与相关犯罪的界限
334	(三)单位行贿罪的特别自首的认定
336	四、单位行贿罪的刑事责任
336	(一)判处罚金的标准问题
337	(二)单位行贿罪刑罚配置的缺陷及其完善
337	(三)单位行贿罪与单位犯对公司、企业人员行贿罪的刑 罚协调问题
338	第七节 对单位行贿罪
338	一、对单位行贿罪概述
339	二、对单位行贿罪的概念和构成要件
341	(一)对单位行贿罪的客体
342	(二)对单位行贿罪的客观方面
344	(三)对单位行贿罪的主体
344	(四)对单位行贿罪的主观方面
346	三、对单位行贿罪的认定

目 录

346	(一)对单位行贿罪与非罪的界限
346	(二)对单位行贿罪与行贿罪的区别
347	(三)对单位行贿罪与单位行贿罪的界限
347	四、对单位行贿罪的刑事责任
348	(一)自然人犯本罪的刑事责任
348	(二)单位犯本罪的刑事责任
350	第四章 其他贪污贿赂罪
350	第一节 其他贪污贿赂罪概述
350	一、其他贪污贿赂罪的立法沿革及立法价值评析
354	二、其他贪污贿赂罪的种类及特征
354	(一)犯罪客体
355	(二)犯罪的客观方面
356	(三)犯罪主体
357	(四)犯罪的主观方面
357	第二节 挪用公款罪
357	一、挪用公款罪概述
362	二、挪用公款罪的概念和构成要件
362	(一)挪用公款罪的客体
370	(二)挪用公款罪的客观方面
392	(三)挪用公款罪的主体
396	(四)挪用公款罪的主观方面

目 录

397	三、挪用公款罪的司法认定
397	(一)挪用公款罪与非罪的界限
404	(二)挪用公款罪与相关犯罪的界限
415	(三)挪用公款罪的犯罪形态
425	四、挪用公款罪的刑事责任
425	(一)关于挪用数额的认定
426	(二)挪用公款数额巨大不退还的司法适用
427	(三)对挪用公款罪量刑时应考虑的其他情节
428	第三节 巨额财产来源不明罪
428	一、巨额财产来源不明罪概述
431	二、巨额财产来源不明罪的概念和构成要件
432	(一)巨额财产来源不明罪的客体
434	(二)巨额财产来源不明罪的客观方面
438	(三)巨额财产来源不明罪的主体
438	(四)犯罪的主观方面
439	三、关于本罪的证明责任
443	四、巨额财产来源不明罪的认定
443	(一)巨额财产来源不明罪与非罪的界限
443	(二)关于“不能说明”及其相关问题的认定
446	(三)巨额财产来源不明罪的停止形态
447	(四)本罪是否存在自首的问题

目 录

450	(五)巨额财产来源不明罪的刑事责任
451	第四节 隐瞒境外存款罪
451	一、隐瞒境外存款罪概述
452	二、隐瞒境外存款罪的概念和构成要件
454	(一)隐瞒境外存款罪的客体
457	(二)隐瞒境外存款罪的主体
459	(三)隐瞒境外存款罪的客观方面
463	(四)隐瞒境外存款罪的主观方面
464	三、隐瞒境外存款罪的认定
464	(一)隐瞒境外存款罪与非罪的界限
464	(二)隐瞒境外存款罪与逃汇罪的界限
465	(三)隐瞒境外存款罪一罪与数罪的界限
467	四、隐瞒境外存款罪的刑事责任
468	参考文献

第一章 绪论

第一节 贪污贿赂罪概述

一、贪污贿赂罪的概念

关于贪污贿赂罪的概念，我国刑法理论上有下列几种不同的观点：

第一种观点认为，贪污贿赂罪，是指国家工作人员利用职务上的便利贪污、受贿，或者拥有不能说明与合法收入差额巨大的财产或者支出合法来源，或者私分国有资产或罚没财物，以及其他人员行贿、介绍贿赂的行为。^①

第二种观点认为，贪污贿赂罪，是指国家工作人员或国有单位实施的贪污、受贿等侵犯国家廉政建设制度，以及其他人员或单位实施的与受贿具有对向性或撮合性的情节严重的行为。^②

第三种观点认为，贪污贿赂罪，是指国家工作人员或国有单位实施的侵犯国家廉政建设制度，以及其他人员或单位实施的行贿、介绍贿赂，情节严重的行为。^③

第四种观点认为，一般来说，贪污贿赂罪，是指国家工作人

① 赵秉志主编：《新刑法教程》，中国人民大学1997年12月版，第778页。

② 高铭暄、马克昌主编：《刑法学（下编）》，中国法制出版社1999年版，第1118页。

③ 马克昌主编：《刑法学》，高等教育出版社2003年版，第658页。