

丛书主编 鲜铁可

定罪与量刑案例评析丛书

受贿罪

定罪量刑

案例评析

顾问 高铭喧 马克昌

编委会主任 张穹

Shou Hui Zui
Ding Zui Liang Xing
An Li Ping Xi

毕志强 肖介清 汪海鹏 张宝华 编著



中国民主法制出版社

《定罪与量刑案例评析》丛书

丛书主编 鲜铁可

受贿罪定罪量刑 案例评析

—— 毕志强 肖介清 汪海鹏 张宝华 编著 ——

中国民主法制出版社

图书在版编目(CIP)数据

受贿罪定罪量刑案例评析/毕志强等编著. —北京:
中国民主法制出版社, 2003.1
(定罪与量刑案例评析丛书)
ISBN 7-80078-739-7

I. 受… II. 毕… III. ①贿赂—刑事犯罪—定罪—
案例—分析—中国②贿赂—刑事犯罪—量刑—案例—分
析—中国 IV. D924.392.5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 107253 号

书名/受贿罪定罪量刑案例评析

SHOUHUIZUI DINGZUI LIANGXING ANLI PINGXI

作者/毕志强 肖介清 汪海鹏 张宝华 编著

出版·发行/中国民主法制出版社

地址/北京市丰台区玉林里 7 号 (100054)

电话/63056983 63292534 (发行部)

传真/63056975 63056983

经销/新华书店

开本/32 开 850 毫米×1168 毫米

印张/12.75 字数/306 千字

版本/2003 年 1 月第 1 版 2003 年 1 月第 1 次印刷

印刷/河北省霸州市福利胶印厂

书号/ISBN 7-80078-739-7/D·631

定价/22.00 元

出版声明/版权所有, 侵权必究。

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

丛书编委会

顾问:

高铭暄 中国刑法学研究会名誉会长, 中国人民大学法学院刑法学教授, 博士生导师

马克昌 中国刑法学研究会名誉会长, 武汉大学法学院教授, 博士生导师

编委会主任:

张 穹 最高人民检察院副检察长

丛书主编:

鲜铁可 最高人民检察院公诉厅处长, 法学博士, 副研究员, 政府特殊津贴获得者

编委: (按姓氏笔画为序)

王 晨 湖北省高级人民法院刑一庭庭长, 法学博士

王礼仁 湖北省宜昌市中级人民法院

王运生 人民法院报总编

王瑞璞 辽宁省锦州市中级人民法院副院长

叶高峰 郑州大学法学院教授, 硕士生导师

史卫忠 最高人民检察院公诉厅一处处长, 法学博士

李邦友 西南政法大学法律系 法学博士

刘 方 最高人民检察院理论所联络部副主任, 法学硕士

但 伟 最高人民检察院理论所编译部主任, 法学博士, 中国人民大学法学院博士后研究人员

- 肖介清 海南高院刑庭审判员，法学博士
- 肖中华 上海市社会科学院法学所，法学博士
- 孟庆华 北京化工大学法律系，法学博士
- 杨阳春 江西赣州地区中级法院院长
- 周玉华 中国人寿保险公司法规处高级经济师，法学博士
- 罗庆东 最高人民检察院研究室处长，法学硕士
- 陈正云 最高人民检察院职务犯罪预防厅处长，法学博士
- 范春雪 中国民主法制出版社编辑部副主任
- 苗有水 最高人民法院立案庭，法学博士
- 单 民 最高人民检察院国家检察官学院教研部主任，教授，
法学博士
- 逢锦温 武汉大学法学院法学博士，湖北高级法院干部
- 赵廷光 武汉大学法学院教授，博士生导师
- 赵建伟 辽宁省鞍山市人民检察院检察长
- 张绍谦 郑州大学法学院院长，教授，法学博士
- 张国轩 江西财经大学法律系主任，教授，法学硕士
- 张文成 辽宁省台安县人民检察院检察长
- 莫开勤 中国人民公安大学，法学博士
- 高洪宾 浙江省金华市中级人民法院院长
- 黄 芳 中国社科院法学所，法学博士
- 黄明儒 武汉大学法学院法学博士
- 韩耀元 最高人民检察院研究室处长，法学博士
- 蔺 剑 海关总署走私犯罪侦查局，法学硕士
- 熊选国 最高人民法院刑二庭庭长，副教授，法学博士
- 鲜铁可 最高人民检察院公诉厅二处处长，法学博士，副研究员，国务院政府特殊津贴获得者

组织策划：范春雪

丛书前言

刑法实施中的问题集中反映在定罪与量刑两方面。因为定罪与量刑是国家司法机关对犯罪嫌疑人认定罪与非罪、此罪与彼罪以及适用刑罚的活动，它是整个刑事司法活动所要解决的两个根本问题，在惩罚犯罪、保护人民，保障改革开放，保卫社会主义市场经济健康发展方面起着举足轻重的作用。提高刑事司法人员的素质，做到定罪准确、量刑恰当，是提高办案质量的根本保证，也是刑法理论界一项义不容辞的重要任务。

基于上述考虑，并从理论与司法实务相结合的原则出发，我们从1999年起，邀请北京大学、中国人民大学、武汉大学、最高人民法院、最高人民检察院、公安部等单位的专家、教授、博士，共同编写了一套《定罪与量刑丛书》，力图奉献给读者一套全面、系统、详细、有一定深度且实用性突出的大型刑法实务研究丛书。这套丛书历时3年多，共出版了三十二本。

《定罪与量刑丛书》出版后重印多次，取得了广泛的影响，得到高铭暄、马克昌等知名教授的高度评价。高铭暄教授说：“这对中国刑法学的研究是一个贡献！”为了深入研究《定罪与量刑丛书》中的某些理论问题，有利于读者更加系统地结合实务学习上述《定罪与量刑丛书》，在广大读者的强烈要求下，编委会决定在完成《定罪与量刑丛书》的同时，推出与之配套的《定罪与量刑案例评析丛书》（简称《案例评析丛书》）。《案例评析丛

书》作为《定罪与量刑丛书》的姊妹篇，两者书名相对应，作者也尽量保持原班人马。

《案例评析丛书》的编写体例大致由三部分内容组成：

第一编 “某罪”(或者“某类罪”)定罪量刑中的疑难问题

该部分是已经出版的相应的《定罪与量刑丛书》一书的深化，是研究某罪（或者某类罪）的“精华”内容。分专题撰写（一个专题为一章），主要是在认定本罪与非罪、此罪与彼罪、既遂与未遂、一罪与数罪以及量刑中的疑难问题，阐释权威，言简意赅。

第二编 “某罪”(或者“某类罪”)案例评析

该部分所选案例原则上是新刑法颁布实施后出现的有判决结果的案例。每一案例分五部分：一、主要案情；二、法院认定；三、疑难问题；四、分歧意见；五、评析意见。其中，“主要案情”部分简明扼要地介绍案情的主要内容；“法院认定”主要介绍法院认定的罪名与量刑刑种；“疑难问题”点出本案理论上的关键点，引导读者分析案情；“分歧意见”详细说明每种观点及其理由，但不加以评价；“评析意见”深入评析每种观点的正确和不足之处，然后进行综述，表明作者的态度。

第三部分 相关法律、法规和司法解释

该部分主要是：一、相关的法律、法规；二、相关刑事司法解释。重点是司法解释与有关司法部门内部规定。

《定罪与量刑案例评析丛书》的编写得到了刑法理论界和各有关司法机关的大力支持，有幸继续聘请到著名刑法学家高铭喧教授和马克昌教授担任学术顾问。本丛书仍然设立编委会，编委会主任是张穹教授（最高人民检察院副检察长，中国人民大学法学院兼职教授）。编委会的成员由各本书的主要作者组成。

基于中国民主法制出版社诸位领导的魄力、胆识和范春雪编

辑卓有成效的辛勤劳动，使《定罪与量刑丛书》姐妹篇《定罪与量刑案例评析丛书》得以顺利出版，在这里向他们表示真诚的谢意！

因新刑法的案例积累还不够，新刑法的理论研究也不成熟，加之作者水平有限，存在疏漏和不当之处难免，敬祈专家和读者批评指正。

《定罪与量刑案例评析丛书》主编 鲜铁可*

2002年10月4日

* 鲜铁可的联系地址是：北京市北河沿大街147号，最高人民检察院公诉厅。
邮政编码：100726；电子信箱 zhouyh7066@263.net



丛书主编简介

鲜铁可,男,1963年生,湖北天门人,最高人民检察院公诉厅处长,国务院政府特殊津贴获得者。1989年毕业于湖北教育学院物理系,获理学学士学位,1992年、1995年分别毕业于四川大学法律系和武汉大学法学院,分别获法学硕士与博士学位。2002年通过全国首次统一司法考试。主要著作:《定罪与量刑丛书》总主编,《新刑法中的危险犯》(专著)、《金融犯罪的定罪与量刑》(专著)、《妨害司法犯罪的定罪与量刑》(专著)、《刑法新罪名通论》(主编)、《中华人民共和国刑法罪名适用图》(第一作者)、《新刑法罪案与审判实务精解》(上、中、下)(副主编)、《贪污贿赂及相关犯罪认定处理》(副主编)等著作50余部;在《中国法学》等杂志发表《格拉马蒂卡及其社会防卫原理》及《论妨害公务罪》等论文80余篇。

目 录

前言·····	(1)
---------	-------

第一编 受贿罪定罪量刑中的疑难问题

一、受贿罪主体范围的界定·····	(2)
(一) 立法考察·····	(2)
(二) 受贿罪第一类主体——国家机关工作人员·····	(3)
(三) 受贿罪第二类主体——准国家工作人员·····	(6)
(四) 国家工作人员本质特征之界说·····	(10)
(五) “公务”含义之探讨——兼论“公务”与 “劳务”之界限·····	(12)
(六) 受委派从事公务人员之认定·····	(25)
(七) 村(居)民委员会等基层组织人员和党组织 成员能否成为受贿罪主体·····	(27)
二、受贿罪故意的认定·····	(30)
(一) 双重故意·····	(30)
(二) 关于“事后故意”之质疑·····	(31)
三、“为他人谋取利益”：争点与评说·····	(32)
(一) “为他人谋取利益”应否成为受贿罪的构成 要件·····	(32)
(二) 索贿是否以“为他人谋取利益”为要件·····	(34)

(三) “为他人谋取利益”是客观要件还是主观要件···	(37)
四、“贿赂”: 范围之争与诸说评议·····	(40)
(一) 贿赂的范围与认定 ·····	(40)
(二) “回扣”、“手续费”的认定与处理·····	(52)
五、“利用职务上的便利”: 含义、特征及表现形式·····	(57)
(一) “利用职务上的便利”解释之争·····	(57)
(二) “职务”的特征及“利用职务上的便利”的 含义 ·····	(59)
(三) “利用职务上的便利”之表现形式·····	(62)
(四) 利用将来职务上的便利能否构成犯罪 ·····	(65)
(五) “利用与职务有关的便利条件”的探讨·····	(66)
六、受贿之基本方式——“收受”与“索取” ·····	(68)
(一) 收受型受贿罪 ·····	(68)
(二) 索取型受贿罪 ·····	(69)
(三) 索贿与收贿的区别 ·····	(70)
七、受贿罪之未完成形态——预备犯、中止犯、未遂犯···	(71)
(一) 受贿罪的预备犯 ·····	(71)
(二) 受贿罪的中止犯 ·····	(74)
(三) 受贿罪的未遂犯 ·····	(80)
八、受贿罪共犯——构成、认定、因果关系及未完成 形态·····	(95)
(一) 受贿罪共犯的构成 ·····	(95)
(二) 混合主体共同索取或者收受财物的行为: 定性 之争与观点评析 ·····	(96)
(三) 国家工作人员和其家庭成员共同受贿的认定 ···	(105)
(四) 受贿罪共犯与因果关系认定 ·····	(108)
(五) 受贿罪共犯与犯罪的未完成形态 ·····	(112)



九、受贿罪与相关犯罪之界限·····	(132)
(一) 未能为他人谋取利益的受贿罪和诈骗罪的界限·····	(133)
(二) 受贿罪和贪污罪的界限·····	(135)
(三) 受贿罪与单位受贿罪的界限·····	(137)
(四) 受贿罪与介绍贿赂罪的界限·····	(146)
(五) 受贿罪与巨额财产来源不明罪的界限·····	(148)
(六) 索贿型受贿罪与敲诈勒索罪的界限·····	(148)
十、受贿罪的情节和量刑·····	(150)
(一) 受贿罪情节概说·····	(150)
(二) 受贿罪量刑情节之考量·····	(152)
(三) 受贿罪量刑情节分类·····	(155)
(四) 对受贿罪规定中有关“情节”的理解与运用·····	(157)

第二编 受贿罪典型案例评析

案例①：李某受贿案

——离退休国家工作人员构成受贿罪····· (162)

案例②：唐某受贿案

——放任形式的间接故意构成受贿罪····· (167)

案例③：彭某受贿案

——希望与放任相结合形式的间接故意构成
受贿罪····· (170)

案例④：林某受贿案

——收受财物给他人所有构成受贿罪····· (174)

案例⑤：王某被控受贿案

——收受财物给他人所有不构成受贿罪····· (179)

案例⑥：卢某被控受贿案

——对财物的贿赂性质不明知不构成受贿罪…… (183)

案例⑦：李某被控受贿案

——家属收受财物，国家工作人员事前不知情，事后也未为他人谋取利益不构成受贿罪…… (190)

案例⑧：陈某被控受贿案

——家属收受财物后，国家工作人员决意退还未果不构成受贿罪…… (195)

案例⑨：黄某受贿案

——事后感谢构成受贿罪…… (198)

案例⑩：徐某被控受贿案

——收受“红包”不构成受贿罪…… (202)

案例⑪：曾某受贿案

——直接利用职权受贿、代他人行贿时私吞行贿款构成受贿罪和诈骗罪…… (207)

案例⑫：马某受贿案

——超越职权范围为他人谋利构成受贿罪…… (211)

案例⑬：陈某被控受贿案

——没有利用职务之便为他人谋取利益不构成受贿罪…… (214)

案例⑭：杨某被控受贿案

——没有利用职务之便和对职权事实的认识错误不构成受贿罪…… (220)

案例⑮：许某等受贿案

——利用职务上的影响构成受贿罪…… (224)

案例⑯：黄某受贿案

- 利用职务上的纵向制约关系构成受贿罪…… (230)
- 案例⑰：张某受贿案
- 利用职务上的横向制约、协作关系构成
受贿罪…… (233)
- 案例⑱：张某被控受贿案
- 没有利用职务上的影响不构成受贿罪…… (236)
- 案例⑲：黄某受贿案
- 允诺为他人谋利构成受贿罪…… (239)
- 案例⑳：张某受贿案
- 以不作为方式为他人谋利构成受贿罪和
性交易不构成受贿罪…… (243)
- 案例㉑：黄某受贿案
- 收受房屋未办房产证构成受贿罪(未遂)…… (251)
- 案例㉒：林某受贿案
- 收受高尔夫球会员证构成受贿罪(未遂)…… (254)
- 案例㉓：李某受贿案
- 受贿后应行贿人要求退回赃款构成受贿
罪既遂…… (257)
- 案例㉔：成克杰受贿案
- 国家工作人员与非国家工作人员构成共
同受贿罪…… (260)
- 案例㉕：肖作新等受贿案
- 家属和国家工作人员构成共同受贿罪…… (265)
- 案例㉖：符某等受贿案
- 受贿共犯被错误宣告无罪…… (270)
- 案例㉗：尚某受贿案
- 涉股受贿数额的认定…… (275)

- 案例⑳：祁某等受贿案
——从重从轻量刑情节的法律适用…………… (278)
- 案例㉑：陆某受贿案
——受贿罪与共同贪污罪的区别…………… (288)
- 案例㉒：曹某受贿案
——受贿罪与贪污罪的区别…………… (291)
- 案例㉓：王某受贿案
——受贿罪与贪污罪的区别…………… (294)
- 案例㉔：陈某受贿案
——索取型受贿罪与敲诈勒索罪的区别…………… (303)
- 案例㉕：赵某等受贿案
——单位受贿罪与个人受贿罪区别…………… (307)

第三编 受贿罪定罪量刑法律及司法解释

- 一、中华人民共和国刑法（1997年）（节录）…………… (316)
- 二、中华人民共和国刑法（1979年）（节录）…………… (317)
- 三、全国人民代表大会常务委员会
关于惩治贪污罪贿赂罪的补充规定…………… (318)
- 四、最高人民检察院
关于检察机关反贪污贿赂工作若干问题的决定…………… (322)
- 五、最高人民法院、最高人民检察院
关于各地在办理受贿犯罪大要案的同时严肃查处
严重行贿犯罪分子的通知…………… (331)
- 六、最高人民法院
对于对贪污、受贿、挪用公款犯罪分子依法正确
适用缓刑的若干规定…………… (333)



- 七、最高人民检察院
关于办理公司、企业人员受贿、侵占和挪用公司、
企业资金犯罪案件适用法律的几个问题的通知…………… (334)
- 八、最高人民检察院
关于当前查办贪污贿赂等经济犯罪案件应注意的
几个问题的通知…………… (336)
- 九、最高人民检察院
关于认真做好贪污贿赂等大案要案案犯潜逃、脱逃
备案工作的通知…………… (338)
- 十、最高人民检察院
关于办理离退休国家工作人员受贿罪案件有关
问题的批复…………… (340)
- 十一、最高人民检察院
关于加强贪污贿赂犯罪预防工作的通知…………… (340)
- 十二、最高人民检察院
关于对携款潜逃的贪污、贿赂等案犯及时立案、
报告的通知…………… (343)
- 十三、最高人民检察院
关于印发《人民检察院侦查贪污贿赂犯罪案件
工作细则(试行)》的通知…………… (344)
- 十四、最高人民法院、最高人民检察院
关于执行《关于惩治贪污罪贿赂罪的补充规定》
若干问题的解答…………… (368)
- 十五、最高人民法院 最高人民检察院
关于印发《关于贪污受贿投机倒把等犯罪分子
必须在限期内自首坦白的通告》的通知…………… (374)
- 十六、最高人民检察院

8 受贿罪定罪量刑案例评析



关于严肃认真地查处贪污受贿等犯罪案件的 通知.....	(378)
十七、最高人民法院	
印发《八省市法院审判贪污、受贿、走私 案件情况座谈会纪要》的通知.....	(380)
十八、最高人民检察院	
关于在办理贪污、受贿等经济犯罪案件中 正确运用免于起诉的几点意见.....	(386)
作者简介.....	(388)