

# 重大复杂职务犯罪案件 侦破与认定实战要领

陈波 / 著

HONGDA FUZA ZHIWU FANZUI ANJIAN ZHENPO YU RENDING SHIZHAN YAOLING



中国检察出版社

# 重大复杂职务犯罪案件 侦破与认定实战要领

——  
陈波 / 著  
——

ZHONGDA FUZA ZHIWU FANZUI ANJIAN ZHENPO YU RENDING SHIZHAN YAOLING



中国检察出版社

## 图书在版编目 (CIP) 数据

重大复杂职务犯罪案件侦破与认定实战要领/陈波著. —北京:  
中国检察出版社, 2014. 12

ISBN 978 - 7 - 5102 - 1311 - 3

I. ①重… II. ①陈… III. ①职务犯罪 - 刑事侦查 - 中国  
②职务犯罪 - 认定 - 中国 IV. ①D924. 3

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 261851 号

## 重大复杂职务犯罪案件侦破与认定实战要领

陈 波 著

---

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区香山南路 111 号 (100144)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

编辑电话: (010) 68658769

发行电话: (010) 68650015 68650016 68650029 68686531

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市西华印务有限公司

开 本: 720 mm × 960 mm 16 开

印 张: 30.5 印张

字 数: 564 千字

版 次: 2014 年 12 月第一版 2014 年 12 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 1311 - 3

定 价: 72.00 元

---

检察版图书, 版权所有, 侵权必究  
如遇图书印装质量问题本社负责调换

# 前 言

职务犯罪侦查作为一种司法行为，是执行、诠释和适用国家法律的专门性活动。检察机关恢复重建 30 多年来，职务犯罪侦查实践不断探索创新，全国检察机关侦查人员潜沉磨练逐渐成熟，持续积累动力，确立了各自的风格、模式和路数，经历了全面修为、功力与韵致齐发的过程。可以说，侦查工作越来越老辣稳重，主调越来越明确。它并没有简单地随着惯性发展，而是承接传统、不断求新求变，经历了长期积累产生质变，形成了具有鲜明时代特点、相对独立和个性色彩的“风采与魅力”，终于使职务犯罪侦查顺势图变，迎来一个转型升级、持续发展的全新时代。在这一背景下，侦查人员应从整体上培养、积淀起较高的、与之相适应的职务犯罪侦查理念、态度、意识、思维、悟性、对策，打造执行行动、方法途径、公正公信、传统传承等为主要内容的侦查习惯、侦查素养、法律政策和生活常识应用、逻辑论证、说理证明能力水平，使侦查过程中的一首首“田园牧歌”打上人文精神的烙印，图释传统文化和现代精神的珠联璧合，不断打造出一批批形神兼具的时代精品，展现出每一起案件所蕴含的公平正义、文化内涵和时代精神，形成对职务犯罪侦查工作强大无比的软实力支撑。这种后天先机的取得、有利位置的占据、完美境界的至臻，得靠检察机关职务犯罪侦查系统全员素养即标志性指标的形成到位：职业基础理论教育背景程度、深厚法学专业功底的积淀与改革创新研究风气的成型、理解吸纳转化运用于实战的悟性及专业能力水平、行动经验总结得以提升的重大复杂案件的数量积累，以及对国家、民族、时代甚至历史的职责、使命感和担当精神，通过一代代人的坚持、奋斗、反思和总结，达到侦查实战意义上的真正突破与洗礼。

随着大数据时代的来临，其应对日益复杂。作为信息时代的一种新事物、新产业，其对人类社会发展、国家富强和人民幸福所具有的基础性、技术性、社会性、渗透性和复杂性等诸多特性是毋庸置疑的，其良性秩序的形成既需要国家的大力推动，也需要全社会的有力支撑。互联网时代各行各业权威性减弱、封闭性崩溃，大众替代或者延伸着专业机关的手脚；普通民众取代专家趋势的出现，反贪腐主体在多元化，涉嫌事实、证据、信息情资的客观、开放、

透彻性，使得不是只有执法、司法机关收集获取到的东西才是证据，所开展的活动才算办案，才能为调查工作所用，被法庭审判所采信。这促使反贪腐制度内从业人员必须正确处理好网络揭弊、社会舆情所揭露出的贪渎事态，切实履行职责，服务党和国家工作大局、增强自身实质影响力，做好对社会大众所思所想、所感所求的关注、回应以及在国家和社会治理与服务的时代大潮中不失声、不缺位等诸多事宜。而检察机关的地位作用以致必要性往往体现于此。

案件管辖问题表面上看好像只是涉嫌线索、案件由谁调查办理即办案程序、过程性事项的显现，实际上事涉点、线、面、体等方方面面和各种角度的考虑或者关系到实体性权利的输赢亦即各方利益的博弈。这也是为什么案件管辖权的确定特别是指定异地管辖权是属于检察院院一级权力而不能下放厅局、处来行使定夺的根本原因。江山千古秀，队伍在轮替，流年似水，令这一历久弥新、看起来容易的问题，操作起来却很难，不能不让人严肃认真、下真功夫面对和化解。

纵观我国民主与法制发展的历程，自标志性的 1979 年刑法、刑事诉讼法“两法”制定实施以来，法学理论与实践前辈们所确立的“以事实为根据，以法律为准绳”、“事实清楚，证据确实、充分”的刑事法律原则和证据证明标准，无论“两法”如何修改（订）、修正，其实际提法、字眼内容、精神实质以及对国家经济、政治、社会、文化和生态的实质影响力等都从未有丝毫改变，证明其确具真知灼见与真理刚性。我们要面对的是老传统与新角色的关系处理事宜。见证、检验的是不同时代执法司法从业人员对其思想认识的深度、精准度，心态的理性平和、中庸中正以及对时代呼声的吸纳、消化和理解、执行法律规定和法治精神的能力水平之高低。我国职务犯罪侦查自上世纪 80 年代以来，一直在结合时代特点与需求与时俱进不断交替前行，始终探索具有中国特色的职务犯罪侦查工作新路子。与此相关联的涉案事实真相认定、证据把握运用和法律法规适用等要点，长期以来都是职务犯罪侦查工作的“瓶颈”，成为探求、考究的重点。首先应该意识到的是，现阶段职务犯罪侦查破案的政治、经济、文化背景、心理基础以及社会大形势和环境均与过去大不一样，正发生着深刻变化。贪腐犯罪易发多发态势“严峻复杂”，惩治贪腐犯罪工作举措、力度前所未有的，机制不断改革创新。随着依法治国基本方略的推进和国家尊重保护人权事业的发展，反贪腐工作的法治化是大势所趋。而信息化时代的到来特别是互联网对整个社会活动作用的凸显，促使以审讯破案为主的侦查运行格局出现重大缺口。必然、相应的侦查模式的转型调整尤显迫切，以适应当前政治、经济、社会、文化和生态的时代需求。这其中，战略思维及其适时的

调整、充实和完善一直是中国现代经济发展、社会治理创新奇迹中的精髓。战略愿景、战略谋划是解决职务犯罪侦查工作“平衡、稳定、协调、可持续”发展不可或缺的元素。在关注时代价值、社会心理以及利益追求分化的同时，需要最大限度地围绕中心和服务大局，把自身工作理念以宽宏大度、意义深远的外在形式予以展现与诠释，传承传统文化及其内涵，使自身常变常新而青春不老，永葆职务犯罪侦查艺术的无穷魅力。同时，仔细分析整个职务犯罪侦查过程中重大复杂案件的个性特点，其事实认定、证据运用和法律适用往往存在争议之处，考验着司法从业人员的智慧。而最应看重争议性重大复杂案件司法价值的，是它们往往越来越能体现司法人员在办案中的主体功能，检视着他们真正拥有的能力水平，蕴含着确立、发现办理类似案件的司法规则的能动空间。当今时代，瞬息万变的社会生活，让成文法典的滞后性、残缺性和僵硬性等弊端尽显，孤立地看待涉案事实、证据，机械地适用法条常常难以为公允司法提供基础。司法要有效定分止争，从形式法治达致实质法治的目标，确保司法公正的实现，需要办案人员“巧妙周旋于规则与事实之间”，并能在稳妥处理具体案件过程中借助于攀沿、发现已有规则、办法而不断地探寻、创造新的规则与路径，不仅解决在手具体争议性个案，而且为后继类似案件的处理提供引导性依据、参考或者操作运行路线图。这就需要尽量多地经历、淘选并牢牢把握现实生活、工作实践所提供的那些带有普遍性、新颖性或亟待规范统一司法尺度的绝佳个案，依赖敏锐洞察力，通过事实重构、法律推理、逻辑论证、利益平衡以及善用语言说理能力来创造性的发挥，打造“精品”的同时提炼打磨出不同的应对之策、办案规则和标准运行“超市”。谱就饱含时代韵味的新篇章，开创反贪腐法治化的新时代。

当代职务犯罪侦查正在不断发展展现自身潜力、魅力和无限前程。虽然其中尚有些重要问题有待发掘梳理、调整改革甚至重构，但已有积累以及创新实践，足令整个司法理论和实践界眼界为开，视为圭臬与引导，也为当代侦查艺术注入源源流淌、鲜活精灵的内容。工作过程中的核心灵魂、谋篇布局、内容范围和方法手段以及技巧手段、综合技法的运用、大胆尝试和拓展，主要是一些开放性、具有现代意义的实践创新和实战能力展现，虽然从形式到内容均不乏逻辑推理、学理探究活动之痕迹，但无疑凸显其务实理性、雍容大度、气势宏阔的特点以及助推本行当的高端、大气、上档次。看似局地硝烟、恣肆散漫，但狼藉之中透出蕴藉，恣肆挥洒而不失基本规范规制、逻辑原理运用、常识常理透视透析以及工作人员自身品格底气、廉洁度的托举。最终成品脉络之清晰、语言之稳健而严谨，说理之周密而富于推理，朴茂多姿，蕴含丰富，视听皆宜，内外均服，凸显当今职务犯罪侦查艺术的职业味道和冲击效果。既是

思维后的必然，也是方法技巧运用的结果，更是传统智慧观念与现代时代特征、创新思想的有机结合以及法治思维引导下的行为模式的反映。从现代的职业情怀和专业精神，到传统、大众的河流中去开源掘流、淘宝选矿，汇聚成当代永恒的精神财富、物华天宝之精华洪流，既追踪于传统、大众的大江大河起始源头，又站立于时代潮头之上。从一个侧面展示出其所具有的创新人类生命律动、阴阳之变化、成败之转瞬，即古即新，永具跌宕起伏大潮与风尚的时代特征。

现如今，职务犯罪侦查在广袤的视野和大战略、大趋势环境下实干巧干和改革创新方面成绩斐然却既没有流于时尚，形成跟风现象，又在探索、开掘中延展着自身的深度、广度和力度，从而呈现出前所未有的理性智慧、多样性特征、多种元素包容其中和纵横捭阖的大度气势。然而与侦查艺术精深博大的内涵相比，目前职务犯罪侦查在整体氛围上所显现出的成就不凡，朝气蓬勃，并不能否认其与社会大众所期待的真正的百花齐放、群峰参天、案案都展示和诠释出公平正义的理想局面仍有相当的距离，尤其是那种继往开来、震古烁今、令所有人员所信服称道的经典和大家着实尚付阙如或者说屈指可数。现阶段的职务犯罪侦查工作迫切需要一支具有宽广战略视野、感悟力强、对事实剖析透彻精准、对传统与现代法律知识内容、精神灵魂理解研究精到和拥有较强核心侦破能力，既有理性思考，又敢于、善于将自己的理念付诸实践，对侦查工作打开心智、创新创意亮点频显，抱有虔诚之心，立志在职务犯罪侦查上承接传统、开拓未来舍得下功夫、推进办案工作方面造詣无限，加之政治坚定、廉洁底气十足，堪称翘楚的职业性、专业化队伍的成型、列装。完全可以说，目前职务犯罪侦查实践已经具备了发掘、整理和完善职务犯罪侦查纹理，建造职侦精神、构筑职务犯罪侦查行为脉络、路线标识、内涵标准并加以发扬光大的客观条件和有利因素，广大职务犯罪侦查从业人员从传统文化中汲取营养，中和现今精华，酝酿全新变局，彰显出当代职务犯罪侦查的共同奋进之痕迹、集体智慧之所在。这也正是职务犯罪侦查工作取得成功的方向导引、物质基础和时代意义，正在铸就职务犯罪侦查永续繁荣、长盛不衰之根基，迎来渐行渐近的崭新时代。

陈 波

2013年12月于北京

# 目 录

前 言 .....	( 1 )
<b>第一章 对网络揭弊事件热点、难点问题的把握和处理 .....</b>	<b>( 1 )</b>
第一节 对网络揭弊事件所涉公共权力滥用与否的把握和处理 .....	( 2 )
一、运用法治思维、法律标准确定滥用公共职务、职权犯罪与否 的具体标准和相应做法 .....	( 5 )
二、形成良好的思维理念并付诸实施, 切实推动、做好相关调查 工作 .....	( 52 )
三、抓住调查普通刑事犯罪案件之机查办职务犯罪案件 .....	( 74 )
第二节 网络揭弊事件所涉公职人员职务行为与非职务行为交织时 的认定与处理 .....	( 83 )
一、把握职务犯罪的本质特点, 处理职务犯罪与非职务犯罪交织 现象 .....	( 83 )
二、以涉嫌行为性质为主、以行为人公共职务身份有无为辅, 来 进行甄别、区分和确定 .....	( 94 )
<b>第二章 重大复杂职务犯罪涉嫌线索、案件侦(调)查管辖的确定 ..</b>	<b>(110)</b>
第一节 公职人员涉嫌职务犯罪线索初查管辖的确定 .....	(112)
一、分级管辖, 完善手续, 走透程序 .....	(113)
二、以犯罪地管辖为主, 依具体情形, 沟通协商确定 .....	(114)
三、特殊情形下的军地互涉案件, 报请最高人民检察院协调解决 ..	(115)
四、区别不同情形, 从便利调查角度考虑确定管辖 .....	(117)
第二节 异地管辖争议问题的处理 .....	(120)



一、非公组织中非国家工作人员的职务性犯罪线索、案件管辖确定办法的参考意义 .....	(120)
二、村官等多重身份人员涉嫌异地职务犯罪行为的管辖确定 .....	(124)
三、依涉嫌人员工作单位所在地确定公职人员职务犯罪管辖原则具体执行中的注意事项 .....	(127)
四、普通刑事犯罪与职务犯罪交织时异地职务犯罪的管辖确定 .....	(131)
第三节  侦查一体化情形下的指定管辖问题 .....	(135)
一、指定管辖的理由以及一般性原则 .....	(135)
二、“一事、一案、一指定”原则的把握和落实 .....	(138)
<b>第三章  重大复杂职务犯罪案件事实与证据的把握和认定 .....</b>	<b>(144)</b>
第一节  对重大复杂职务犯罪案件事实认定的把握 .....	(144)
一、对涉嫌行为、事实性质认定的把握 .....	(144)
二、对网络揭弊事件要根据可能性和现实性两方面来加以分析研判和甄别认定 .....	(171)
三、对带有模糊、含混、灰色等性质行为、事实的甄别和处理 .....	(173)
四、表面性事实与实质性事实的把握和认定 .....	(183)
第二节  重大复杂职务犯罪案件证据方面必须把握和处理好的几个问题 .....	(189)
一、重大复杂案件侦破进程中，对证据挑刺、反扑等现象的处理之策 .....	(190)
二、证据要到位且具有足够的说服力 .....	(200)
三、必须做到证据确凿且无疑点 .....	(218)
四、获取完善关键性证据的方法与途径 .....	(227)
<b>第四章  重大复杂职务犯罪案件适用法律问题举要 .....</b>	<b>(238)</b>
第一节  对个案犯罪特征的分析把握和处理 .....	(238)
一、罪错边界、构罪底线的把握和处理 .....	(238)

---

二、准确解读、把握“职务”、“职权”和“职务便利”等犯罪构成方面的认知重点 .....	(246)
第二节 侦查实战中易错、易混淆罪名的认定与法律适用 .....	(265)
一、对行为人在不同时期、环节、身份职务状态下所为具体行为性质的认定和法律适用 .....	(266)
二、罪与非罪的甄别、把握的原理和标准详解 .....	(274)
三、此罪与彼罪的把握、处理标准和原理的梳理 .....	(331)
第三节 侦破、认定理由说明及说理活动分析 .....	(387)
一、侦查办案说理机制的意义与发展趋势分析 .....	(387)
二、侦查办案中“讲清事实、阐明道理”的常用之道 .....	(393)
第五章 重大复杂职务犯罪案件认定需注意的几大事项 .....	(403)
第一节 认定职务犯罪罪名成立需注意的事项 .....	(403)
一、要意识到渎职犯罪是依赖性较强的一类犯罪，其成立必须有中间环节犯罪、前案或者严重损害结果的发生或者客观存在 .....	(404)
二、利用影响力受贿罪、行贿罪的构成必须以嫌疑人（或者为相对人）谋取了“不正当利益”为前提条件 .....	(406)
三、贪污贿赂类犯罪侦查中适用法律时要把握和运用好对几处“100%”的潜在考量标准和要求 .....	(414)
四、要以涉嫌行为最终损害哪方利益为标尺来衡量、确定行为人与非罪、所犯何罪 .....	(419)
五、严格把握认定职务犯罪对象所涉财物必备条件：属本单位、个人和可量化以及本金 .....	(429)
第二节 职务犯罪侦查过程中法律适用发展趋势的把握和运用 .....	(440)
一、涉嫌职务犯罪行为应与行为人在特定时期内的职权职务相对应 .....	(441)
二、要根据具体个案实际情况适用法律及取舍相关罪名 .....	(454)

三、贪污贿赂类犯罪将更多地向客观行为犯方向发展，渎职侵权类犯罪更多地以结果犯的形式出现 .....	(460)
四、“没有落自己腰包”贪渎行为的处理与把握 .....	(462)
五、行业类型的职务犯罪与普通刑事犯罪交织情形下的罪名确定及法律适用 .....	(465)
六、对乱发奖金、补贴和随意为本单位人员改善福利待遇以及单位超计划额外支出等行为性质的把握与认定 .....	(470)
后 记 .....	(478)

# 第一章 对网络揭弊事件热点、难点问题的把握和处理

从长期的职务犯罪侦查实践历程来看，对贪渎犯罪展开调查工作的难点和重点不在于日复一日地重复处理同类同样的常规性工作。实际上，社会、政治、经济、文化、生态等生活、工作运行的复杂性决定了职务犯罪调查工作不可能自始至终、一马平川、了无新意地处于死水微澜的态势和平淡无奇的常规工作之中。而恰恰是不断面临、解决许许多多全新、前沿、具有挑战性的热点、难点，特别是重大复杂案件查办过程中的热点、重点和难点问题得以有效把握和稳妥破解，才会使我们无论实战经验、理论修养、精神信念、制度完善等各方面都不断积累与提高，也真真切切地体现出不同时代职务犯罪侦查工作的实际能力、真实水准和文化积淀与专业传承等高附加值的内容。

综观当前职务犯罪侦查实践，重大复杂案件查办过程中的热点和难点问题集中于：一是对发生在当前现实政治、经济、社会、文化以及生态等活动过程中各类不同性质的不正常现象、灾难事故、社会大众关注的焦点、热点由谁来首问、牵头应对、组织实施以及对此过程关键环节和问题的把握和处理；二是对基于各种原因甚至利益考虑而产生的对涉嫌重大复杂犯罪的线索、案件管辖的争议以及相关事宜的稳妥处置与管辖确定；三是对已查涉嫌行为、事实的罪错性质把握和对涉案证据的理解与处理；四是重大复杂案件的法律认定以及适用，等等问题。准确、高效、高质量地把握和处理好以上工作内容，是整个职务犯罪侦查工作极为重要的一部分，需要加以认真对待，精心处理，力求让职务犯罪侦查工作获得政治、法律、社会效果统一的同时，也使本身文化传承在历史长河和时光隧道穿越中留下浓墨重彩。

当今时代，网络空间风云乍起，于无声至处听惊雷。2013年6月中旬爆发的美国斯诺登事件揭开了西方社会“自由面纱”，折射出的是战云密布和刀光剑影，一直到该年9月的美俄口水战、10月的巴西、墨西哥以及欧洲轴心德、法首脑的强烈抗议，尤其是2014年2月德国总理默克尔向法国总统奥朗德的联合建设对抗“互联网”的“欧联网”的建议得到回应并着手实施，引发的同年7月德、美两国互相驱逐特工、间谍。美国“棱镜门”显示的对

全世界无论友邦、首脑贫民与否统统监控，激起了全世界网民和舆论对世界霸权监控、侵权等蛮横无理行为的愤怒。但该事件在更深层次上显示出的是，很多情况下无声无息、无影无踪却又实实在在存在于网络空间虚拟世界，事关各国综合国力、战略能力、文化软实力和内在潜力尤其是实质影响力等强大威力的释放、发挥。毫不夸张地说，互联网整合了此前几乎所有媒体的功能，具有实时性、共享性、交互性和多边性等特点，成为不折不扣的大众传媒，也大大拓展了“网络揭弊”现象的形式和内容，使其实质上成为借助于文字、图像、动画、声音和视频等多种媒体表现手段传播媒介信息，使网络、微博、微信、手机等新媒体与报纸、杂志、电视、广播等传统媒体互相融合，进而形成的一种全新传播形态，揭弊信息表现为传播渠道的多元化、传播过程的梯次化、传播主体的大众化、传播内容的碎片化、传播目的的复杂化等诸多手段和运作方法交汇的综合体。

时下中国，网络舆论场通常是民间最活跃人群和意见的聚集地，在这里，人人都是监督者、调查员。其具有手段宽泛、及时投送、公开透明、盛行尖锐、鼓励对抗等特点，是推动国家前进合力中比较激进的一部分。社会围观、舆论监督、微博反腐、制度化跟进，已经成为当下反贪腐活动中常见的方式尤其是查办职务犯罪案件重要的“正能量”。这促使国家各级公权力机关正视社会大众的力量和舆论监督的有效性，进而公开回应舆论的质疑，承认舆论监督与体制反腐的互动，积极探索建立通畅的渠道和积极的响应模式，在民间与体制之间形成制度化的反贪腐合力。这样，一方面可以有效推进反贪腐事业，另一方面也可以有效回应来自民间的反贪腐诉求，疏解公众对贪腐现象情绪上的愤怒，不断增强人民群众反腐倡廉必成的信心。所以，国家各级各类公权力机关、部门在此运行过程中都将大有可为。

## 第一节 对网络揭弊事件所涉公共权力 滥用与否的把握和处理

2013年年中以来，中央纪律检查委员会、最高人民检察院相继对国家发改委副主任刘铁男涉嫌违纪问题立案审查、立案侦查，并在2014年进入审判阶段。同年4月，中央纪律检查委员会对华润集团公司董事长宋林立案审查。通过网络微博揭弊出多名部级高官，给人留下了深刻印象。同时也说明了虚拟空间并非都是虚拟，往往存在实实在在的人和事。从早前的“天价烟”局长周久耕，到“表哥”杨达才、“不雅视频”主角雷政富，再到上海、湖北高级法院法官以及2014年的辽宁某市反贪局长、武汉某开发区土地服务中心主任

等网络曝光后被处理。网络反腐频繁“亮剑”，一大批贪腐官员相继落马。这是一个网络反腐热情高涨的年代，网民频频成功实现对特定腐败官员的揭发，尽管其初始方式、手段和做派不乏幼稚、极端甚至充满情绪宣泄、呛声与对抗，却已然不再仅仅意味着对“天网恢恢，疏而不漏”真理的反复诠释以及职务犯罪官员的惩戒，同时从某种意义上说，也是对体制内反腐机制的推动和施压。当前，尽管社会的高要求和官员的实际表现二者之间将有复杂、调试的磨合过程，但不可否认的是，随着全球互联网通讯技术尤其是微博等自媒体高度发达、普遍使用的时代到来，中国的舆论监督在强弱、高低起伏不一或者兜了好多个大圈子之后，通过网络揭弊、微博发帖等方式，反腐的方式、内容、效率以及影响正在快速升级。还有广东、福建、河南、山西、陕西等地的房叔、房嫂、房媳、房姐、房妹及相关人员相继被查，以及重庆、河南、上海、湖北、江苏的“不雅照”事件，以及山东、安徽、湖南等地官员的“离婚许诺书”，外加江苏某市官员不懂微博“开房”开出来的“意外”。网民对个别公职人员不同场合行为方式、穿戴风格的兴趣，公众对“表哥”、房族的调侃、质疑和抨击，最终引发纪委、司法部门的调查以致法律追究，均得益于互联网时代畅通的信息渠道，以及自媒体自由表达的平台和全民监督的锲而不舍。越来越多的公共事件通过网络平台披露、发酵并圆满处理，直至某些重大职务犯罪案件庭审实现网络同步直播，这些均大大促进了政府信息的公开并推动了良好的官民互动。政府给予了自媒体更多的言论自由空间，网络大V、意见领袖许多场合推动着舆情，左右着很多公共事件的走向。这种活跃的形态，符合开放社会的必然要求：政府行为透明，容许并接受民间的批评，价值观和文化多元，个人自由和人权得到较好的保障。同时站在公权力腐败等的对立面，网络揭弊、微博曝光成了发现问题官员的重要途径。近期广东等地考虑将网络反腐植入地方法规以发挥、平衡好网络反贪腐这把“双刃剑”的作用，使网络反腐制度化、常规化且最终由法律来做出决断的趋势表现，正在磨炼出现当今的反贪腐新利器。这说明了以下几点：

第一，网络反贪腐正在重塑着国人的文化习俗，反映出这一本应由国家体制内机构主办、承担的话语权，正成为各类权力行使聚集的某种象征和集体意识的文化符号，因而在某种程度上，网络揭弊等社会舆论对政府和体制内工作人员及其不良行为表示各种不满与批评的高度同构，具有隐秘的替代作用，且其所展现出的批判性是没有风险但却能吸引眼球、聚就自身人气与“名望”的。广东省广州市越秀区原常委、武装部部长方大国因网揭“粗暴空姐”被宣布停职检查、本次换届选举不再续任。与一些官员被网络曝光腐败贪渎犯罪而倒台不同，方大国是因官员乘客与空乘人员发生冲突，舆论就对他施以直至

去职的“极刑”，处理罕见，似乎不乏“委屈”。这表明对官员道德的高标准以及或多或少的“弱势特权”已在主流舆情民意中定型，各类大小官员群体应当为整个社会的各种问题承担“无限责任”正在成为不少人的共识。只要舆论对官员的道德追究有事实依据，就不管其手段如何（如人肉搜索），该官员的仕途就可能塌陷。这几乎是舆论开放、法制社会的铁律。互联网在不断要求提高针对官员们的道德标准并对这种标准进行“自由心证”、各自为政式内心定制。这些要求未必是理性、合理的，但已是现实的客观存在，它们不仅严厉，而且不容商量。这是一种中外皆然的把官员的笨拙或丑闻当成娱乐的特殊社会默契。尤其在中国社会廉洁基础仍较薄弱，官员们的个人公共形象、融入社会良序能力不强的情况下，社会大众围观、严究官员不良行径、公共形象和清正廉洁上的不端，实际是中国社会道德尤其是诚信体系重建运动的第一轮努力，称为开山之斧也不为过。其潜在意义的多重性并不否认其对中国正在兴起的以“为民、务实、清廉”、“两个务必”、“八项规定、六项禁令”、“四风”等为核心内容的党的整风运动所显出的珍贵。这说明，过去官员自上而下的权力存在过于集中、强势以及行使权力失规、变通与随意的现象，而今民间舆论力量正开启中国权力结构的多元化，正在积极参与推进社会治理创新的进程。社会围观、网络揭弊、发帖推动活动对公权力的自我改善和清廉风格形成了前所未有的推动力，迫使他们为民、清廉、务实以及对民间的敬畏变得忠诚、实在与真切。使全党上下的群众路线教育实践活动取得实实在在、持续久远的效果。当然也不否认，这在一些地方确实令个别官员难看、不少人发出“为官不易”之感叹。

第二，单靠互联网揭弊支撑不起反贪读工作的全部，它更不是现代社会价值的支撑、重要引领或者主导力量。总的说来，反贪腐确实具有心理调适、道德教化、文化传承、群体凝聚、社会控制与整合以及形成改革逻辑、法律信仰的社会共识等方面的功能。而法治导向、法律信仰则是建立在社会核心价值共识之上。当代中国的国家治理和社会治理是以公平、正义、平等等为主要内容的社会主义核心价值观为支撑的。综观反贪腐活动对现实生活所起的作用，其既可以成为推动社会稳定和谐、推动社会变革的积极力量，也可能引发某种消极现象。尤其是在一个深刻变革、快速转型的社会中，反贪读的这种“双刃剑”作用表现尤为突出，警示人们要慎重地认识反贪读职工作的两重性。尤其是中国的网民众多，扩大互联网曝光官员腐败的功能有无数志愿者做推动，互联网反腐也为一些人针对特定对象提供推手。加上网络采集个人信息的手段不断翻新，能够强化、放大单项信息，从而真正做到对有腐败问题干部的“一票否决”。互联网的强势加入正在逐渐改变中国反贪腐事业的格局，并提供了自下

而上的监督力量，而且这个监督网络正越织越密，“杀伤力”也越来越强。同时，它也要求制度化反贪腐工作必须跟上，制度内的反贪腐建设需加快步伐。无形中这也促使一些地方政府的反贪腐监督机制克服局部休眠、浮皮潦草、强硬不起来的习气，力争最终在全国范围内与之形成良性互动。而从国家能源局新闻发布会、广州越秀区区委宣传部、河南郑州二七区某些局、陕西有关方面各自为刘铁男、方大国、房妹、杨表哥事件背书均为败笔观之，它的确制造了“官官相护”的负面印象，对政府形象的损害比相关行为人之行为更甚。从2010年以来的多地公共危机中，官方的舆情应对鲜有成功范例，这确实需要引起深省，并以此为殷鉴。

面对此类网上揭弊、曝光、发酵的事件，所涉及的地区及相关职能部门必须第一时间对其掌握了解、回应、调查、及时反馈；同时确立和依据一定的标准来衡量、识别相关事宜是否应由自身管辖。而任何部门哪怕是些微的懈怠、言行欠妥或者能力水平稍有不及，都有可能造成公众对整个公权力机构的质疑和反弹。对于承担检察机关反贪渎侦查职能的反贪、反渎部门而言，尤其如此。

### 一、运用法治思维、法律标准确定滥用公共职务、职权犯罪与否的具体标准和相应做法

从现行相关规定来看，网络曝光不属于法定举报行为。事实上，网络信息具有较为明显的不确定性，有的网络信息内容还不够真实，有的带有情绪的宣泄，有的客观上造成了涉嫌线索信息情资内容的泄露，给调查工作带来不利的影 响。但不可否认的是，借助于网络曝光，确实有可能筛选出、掌握到一大批违法犯罪线索，也查处了不少贪渎犯罪分子尤其是深藏不露、神龙见首不见尾者。江苏省滨海县检察院每年查办的职务犯罪线索有三成来自网络。如有网民不断反映，该县五滩镇小产权房开发现象多发。办案人员迅速确定侦查方向，最终从单个行贿开发商入手，通过深挖“案中案”，相继查处了该镇原党委副书记赵某受贿案、村建办原主任金某受贿案等系列案件，同时带出该镇原党委书记朱某受贿犯罪线索，报送上级检察院立案查处。他们还注重加强对舆情信息的串联和跟踪。通过以案带案，对东明镇国土所所长及财政所所长相继立案侦查，后发现有网友在他人“爆料”两名所长涉嫌犯罪的帖子后跟帖，详细描述了该镇村建办主任吴某通过其经营的饭店敛财的信息。针对这一重要舆情，该院结合办案中发现的情况，及时调整侦查方向，前后串联比对相关信息，果断对吴某立案侦查，最终吴某因犯贪污、受贿罪被判处有期徒刑15年。2013年，该院共立案查处职务犯罪案件25件32人，近30%是通过网络舆情



渠道收集线索而成案的。

基于现实生活复杂性的复杂性，对于社会舆情尤其是互联网揭弊、微博曝光性帖子的总体性把握和处理原则如下：一是要高度重视，积极应对，从严从实，稳妥处理，树立起较强的公信力和权威性。要把网络揭弊作为促进工作、强化检务公开尤其是职务犯罪侦查公开透明的手段。要把互联网网民的意见、揭弊视为镜子，把人民群众对美好生活、公平正义的追求与向往当成自身努力的方向或者奋斗的目标，形成需求导向、问题导向、满意度导向。二是网络所揭露的弊端是否构成犯罪，法律不应沉默而要勇于担待。法治，意味着以法律治理国家一切事物，权力必须依照宪法和法律法规运行，不能依照个人喜好和关系亲疏来决定公共事务。贪腐，是一个国家政治肌体上的“毒瘤”，法治是根治这个“毒瘤”的有效“药方”。所有贪渎都要接受法律的检视、考究，法治不给任何违法犯罪行为留后手，吃“小灶”。依法严惩贪腐既是反腐败最有力、最直接的行动，更是民心所向、民意所盼。随着中国社会各类要素的多元化，公众在许多具体问题上难以达成唯一共识，当社会道德、内部纪律和规制要求、大众舆情舆论一时无法辨明事实真相之时，宪法、法律及其严格被遵从和执行在很多时候将成为判别、裁定和治理经济、政治、社会、文化和生态等活动运行和发展最重要的标准。众多事情终究要过法律关，所揭弊出的行为是否构成犯罪，涉嫌人员该承担什么样的后果、其命运如何，只能让法律说话，由法律来做出最终的决定。三是要依据法律标准、道义原则去把握、识别被曝光对象是否公职人员利用职权的职务行为以及是违法犯罪还是违纪违规，妥善应对和处理。

#### （一）善于运用法治思维、法律标准，与有关部门密切配合开展工作

对于网络曝光公职人员涉嫌利用职权违法犯罪的，一般要与同级纪委监委联系沟通、建议协商，积极主动开展工作。保证每一起揭弊都有职能部门及时、全面、详细的过问和回复。反贪腐工作的成功仅仅依靠机制内的职能部门尤其是司法部门单打独斗，显然难以打赢这场攻坚战；只有调动社会各界力量“开门反腐”，织密全民反贪腐网络，接受全社会的广泛监督，才是适应时代需求的全新“药方”。

当前，对于揭弊、曝光公职人员涉嫌利用职务职权违法犯罪的，一般由同级纪委先行调查。只有当纪检监察移送或者社会道德、社团、机关、企事业单位内部纪律和规章制度要求以及大众舆情舆论一时无法辨清真相、达成共识时才进入法律程序，由司法职能机关查办。面向司法机关举报或司法机关根据线索立案侦查。但正在成为反贪渎侦查办案的“源头活水”。2012年，安徽省凤台县检察院根据一些网民反映当地几家医院药品价格虚高、药品采购人员有可