



“2011 计划”甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心建设项目



检察案例研究

(第2辑)

李玉基 李东亮 主编

金石 何青洲 祁亚平 执行主编



JIANCHA ANLI YANJIU



中国政法大学出版社



“2011 计划”甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心建设项目



检察案例研究

(第2辑)

李玉基 李东亮 主编

金石 何青洲 祁亚平 执行主编



JIANCHA ANLI



中国政法大学出版社

2017 · 北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

检察案例研究. 第2辑/李玉基, 李东亮主编. —北京: 中国政法大学出版社, 2017. 12
ISBN 978-7-5620-8027-5

I. ①检… II. ①李… ②李… III. ①检察机关—案例—汇编—甘肃
IV. ①D926. 32

中国版本图书馆CIP数据核字(2018)第001992号

出 版 者	中国政法大学出版社
地 址	北京市海淀区西土城路 25 号
邮寄地址	北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088
网 址	http://www.cuplpress.com (网络实名: 中国政法大学出版社)
电 话	010-58908586(编辑部) 58908334(邮购部)
编辑邮箱	zhengfadch@126.com
承 印	固安华明印业有限公司
开 本	880mm×1230mm 1/32
印 张	18
字 数	435 千字
版 次	2017 年 12 月第 1 版
印 次	2017 年 12 月第 1 次印刷
定 价	69.00 元

作者简介

李玉基，男，汉族，生于1963年1月，甘肃会宁人，中共党员，现任甘肃政法学院党委副书记、校长，教授，硕士生导师。甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心主任。1984年毕业于西北政法大学，先后担任甘肃政法学院法学院院长、教务处长、院长助理，甘肃政法学院党委委员、副院长。兼任中国法学会经济法研究会理事，甘肃省法学会常务理事，中国立法学研究会副会长，第十三、十四届、十五届兰州市人大代表、法制工作委员会委员，甘肃省社科联副主席等职，主要研究方向为经济法律制度。近年来主要致力于循环经济法的研究，在省级以上学术刊物公开发表了《大学课堂教学及管理的价值取向——基于大学“优秀教学奖”评选的视角》《论循环经济法中的生产者责任延伸制度》等学术论文50余篇，公开出版了《证券法学》《经济法》《循环经济基本法律制度研究》等专著8部。主持国家社科基金项目《〈循环经济促进法〉实施中的难点分析和对策研究》，主持甘肃省社科规划项目《循环经济基本法律制度研究——基于我国〈循环经济促进法〉的思考》《循环经济法制创新研究》等。2004年获“全国优秀教师”荣誉称号。

号, 2012 年、2013 年两次荣获甘肃省教学成果一等奖。

李东亮, 男, 汉族, 1959 年 4 月出生, 中共党员, 山西静乐人, 出生地山东临沂, 大学学历, 在职法律硕士。现任甘肃省人民检察院党组副书记、副检察长 (正厅长级)、检委会委员。曾任甘肃省嘉峪关市人民检察院副检察长, 嘉峪关市司法局局长、市政府法制局局长, 嘉峪关市政法委书记, 金昌市人民检察院检察长, 甘肃省人民检察院反贪局局长。

金石, 全国检察业务专家, 甘肃省人民检察院法律政策研究室主任, 吉林大学博士研究生, 西北师范大学、甘肃政法学院兼职硕士研究生导师。近年来, 先后在《中国司法》《西南政法大学学报》《河南社会科学》《人民检察》《行政法学研究》等国家级知名期刊发表文章 30 余篇。主持或参与完成中国法学会、最高人民检察院和甘肃省哲学社会科学重点研究课题 14 项。

何青洲, 男, 汉族, 出生于 1979 年, 甘肃庆阳人。现任甘肃政法学院法学院副院长, 甘肃省司法学科与区域法治发展协同创新中心执行副主任, 甘肃省教育法制培训与研究中心培训部副主任, 甘肃政法学院副教授, 西南政法大学法学博士, 甘肃政法学院硕士生导师, 中国社会科学院法学研究所访问学者。兼任“2011 计划”司法文明协同创新中心兰州基地研究人员、西南政法大学人权教育与研究中心研究人员、甘肃政法学院·吉林大学法学院法律古籍整理研究所研究人员。研究专长为法理学、司法制度、法律社会学等。参加国家社会科学基金重点项目和教育部人文社会科学重点研究基地重大项目多项, 主持

甘肃省哲学社会科学规划项目 1 项，甘肃省人民检察院重点项目 3 项，甘肃省高级人民法院司法理论研究项目 1 项，甘肃省高等学校科研项目 1 项，甘肃政法学院重点项目 1 项，甘肃政法学院智库项目 1 项，在法学和政治学类国家级核心期刊发表论文多篇，专著《“人民司法”在中国的实践路线：政治正义的司法实现》（中国政法大学出版社 2016 年版）、编著《中国法律文献学引论》（合著，中国政法大学出版社 2014 年版），获甘肃省人民检察院“依法治国与检察理论”论文二等奖，甘肃省高等学校科研成果奖三等奖，甘肃政法学院首届学科专业竞赛优秀指导教师一等奖，甘肃政法学院科研成果奖二等奖。

祁亚平，男，汉族，出生于 1973 年，甘肃庆阳人，现任甘肃政法学院副教授，硕士生导师，甘肃省司法科学与区域法治发展协同创新中心副主任。主要研究方向为刑事司法制度和刑事证据制度。著有《刑事庭审之事实认定的本质、局限以及罪案评价研究》（法律出版社 2016 年版），《刑事庭审之事实认定》（甘肃人民出版社 2011 年版），《刑事证据学原理》（甘肃人民出版社 2011 年版）。主持甘肃省哲学社会科学规划项目 1 项，甘肃省人民检察院检察理论项目 1 项，甘肃政法学院重点课题研究 1 项，甘肃政法学院智库项目 1 项，甘肃政法学院重大项目 1 项。

序 言

PREFACE



体现检察官专业水平和办案智慧的案例研究

甘肃省人民检察院党组副书记、副检察长 李东亮

法律是一门实践学问，其规范、调整社会秩序的智慧体现在复杂的司法过程之中。司法人员往往通过法律推理、法律解释等司法技巧与方法，打开解决案件具体问题的通道，架起法律规定和案件证据的桥梁，从而尽可能地恢复案件事实原貌，使法律的抽象正义转变为个案的具体正义，实现法律追求的价值。可以说，法律是通过司法实践的灵活运用，才使立法者的理想落地生根，有了具体的内容和展现；法学研究只有充分关注司法办案实践，才不会是纸上谈兵，才能推动法治建设永葆生命和活力。

甘肃省各级检察机关高度重视案例研究工作。当前，随着经济社会转型发展，新型违法犯罪和各种疑难复杂问题不断涌现，司法办案工作面临许多新情况、新问题，为全省检察理论研究提供了许多新案例、新素材。因此，提倡以撰写案例评析为突破口来加强检察理论研究，应当成为当下全省检察干警开展检察理论研究的着力点和立足点，对于推动全省检察理论研究工作更好开展具有特别重要的意义。

应当说，《检察案例研究》（第2辑）不是单纯的案例编写，

而是重视引证、善于说理的案例研究。该书中的每一案例,作者都根据自己的办案经验,对涉及的核心问题运用理论分析的方法阐明己见,进行多角度深入细致的法理分析,力求做到评析意见依据充分、说理到位、论证严密、观点准确,从审查方法、法律适用、办案思维和逻辑推理等方面为司法适用提供了参考。本书案例所涉学术观点对于检察工作、法学研究以及教学工作,乃至普法宣传工作,都具有相当的实用工具价值。

当前,检察机关办理的各类案件中疑难、复杂问题较多,适用法律的难度较高,对于检察官来说,案例研究不失为其提高具体案件法律适用能力的有效途径。相信该书的出版会受到同行和学者们的欢迎。

是为序。

目 录

CONTENTS



序 言...001

陈某贪污案

- 仅由非国家工作人员帮助国家工作人员贪污并分赃的行为能否推定其构成共犯..... 001

贾某某受贿案

- 监管工程质量的国家工作人员向工程承包方借款不归能否认定为以借钱为名的索贿..... 006

宋某等人抢劫案

- 婚恋纠纷中劫取同居期间共有财产能否构成抢劫罪 ... 010

田某贪污案

- 财政部门错误拨付给职工的工资是否属于公款..... 013

姚某某、李某某抢劫案

- 劫取设在家中的赌场中的财物是否构成“入户抢劫” 017

赵某故意伤害案

- 未事前共谋的帮助行为主观内容的判别…………… 020

周某、董某抢劫、故意杀人案

- 劫取财物并杀人的行为如何定性…………… 024

许某等人危险驾驶、以危险方法危害公共安全案

- 醉酒型危险驾驶罪主观方面定性分析…………… 027

某某建筑公司不服终审法院民事判决申请监督案

- 建筑施工企业与建设单位在施工中能否构成
共同侵权…………… 035

赵某某、牟某某、魏某土地使用权转让合同纠纷案

- 不动产转移合同中的物权与债权…………… 043

李某与A市城关区政府行政强制拆迁再审检察建议案

- 行政强制拆迁主体程序认定…………… 049

马某某玩忽职守案

- 不尽职责导致大量国有防护林被盗伐的行为能否
认定为玩忽职守罪…………… 054

宁某某、刘某某、杨某诈骗案

- 假借帮忙看护行李趁机取财的行为应如何认定…… 061

赵某挪用公款案

- 国家出资企业工作人员认定为国家工作人员的标准 …… 065

解某某等人盗窃、掩饰、隐瞒犯罪所得案

- “11. 24”车辆配件被盜案如何定性…………… 074

刘某某受贿、滥用职权、非国家工作人员受贿罪案	
——政府成立的“工作协调领导小组”的性质界定	084
张某某、李某某、杨某某、郭某某、王某某、陈某某、 张某某组织考试作弊案	089
××区人民检察院诉×区环保局行政公益诉讼案	095
陈某某诈骗罪	
——帮助电信诈骗人套取现金的行为能否构成诈骗罪	100
李某诈骗罪	
——诈骗案件中“先民后刑”问题的处理	104
李某危险驾驶案	
——推算的“血液酒精含量”如何成为认定醉酒驾驶的重要证据	107
唐某信用卡诈骗案	
——恶意透支型信用卡诈骗案件中“非法占有目的”应如何认定	114
某市某区人民检察院诉某区环境卫生管理局行政公益诉讼案	
——事业单位能否作为行政公益诉讼被告	121
A市国土资源局B分局行政公益诉讼案	129
杨某某涉嫌妨害公务罪复议案件	134
俞某某案构成职务侵占罪还是诈骗罪	138

范某某、史某某敲诈勒索案

——暴力逼写欠条，构成抢劫罪还是敲诈勒索罪····· 142

郭某妨害公务、危险驾驶案 ····· 146

孟某盗窃案

——应定性为偷开机动车还是盗窃犯罪····· 149

某县人民检察院诉榆中县林业局怠于履行职责案

——行政机关部分履职的行为能否提起行政公益诉讼 ··· 153

王某、李某交通肇事案

——如何审查交通事故责任认定书····· 158

刘某、王某国有公司人员失职案

——《刑法》分则中“国有公司、企业”如何认定 ··· 162

丁某某强奸案

——发生性关系后因承诺利益未兑现而报复性报案的
可能性把握····· 167

李某某非法经营案

——非法经营柴油的行为是否涉嫌非法经营罪····· 172

解某信用卡诈骗案

——如何认定恶意透支型信用卡诈骗罪中的“两次
催收” ····· 176

贾某某合同诈骗案

——对骗租车辆后又以车辆质押骗取借款的“两头骗”
行为的认识····· 181

陈某某贩卖毒品案

——为他人代购毒品后蹭吸能否认定为牟利…………… 185

某县人民检察院诉县国土资源局行政公益诉讼案 … 189**某县人民检察院诉县水务局行政公益诉讼案…………… 193****H 县人民检察院诉 H 县环保局行政公益诉讼案 …… 197****李某交通肇事案**

——机动车辆所有人能否认定为交通肇事罪的主体………… 201

王某贩卖毒品案

——嫌疑人代购毒品时克扣部分留作已用的行为该
如何定性…………… 205

金某贪污案

——将公款通过其他公司转给自己的行为如何认定………… 208

张某某抢劫案

——抢劫自己所输赌资的行为是否构成抢劫罪…………… 213

曹某某抢劫、寻衅滋事案

——如何确定强拿硬要型的寻衅滋事罪与抢劫罪的关系 … 218

刘某、谢某文分家析产纠纷申请监督执行一案

——对不予受理执行裁定错误的检察监督方式探讨………… 223

马某、王某某故意伤害案

——从刑法上的因果关系来分析，未成年人伤害致人昏迷后
采取挽救措施却导致被害人直接死亡的如何定性 …… 230

杨某某、牛某某非法侵入住宅案

——非法侵入住宅罪的构罪与批捕争议 236

武某某破坏电力设备罪、盗窃罪

——因规则冲突致使法院、公安、监狱三方对罪犯收监
执行扯皮导致判决生效后不能及时执行时该如何处置 ... 244

贾某某寻衅滋事案 249

张某受贿、私分国有资产案 252

×县国土局怠于履行行政职责案 258

王某等五人玩忽职守案 262

张某某、罗某某贪污、挪用公款一案

——以虚假做账的手段拿走公款的行为认定为贪污罪
还是挪用公款罪 267

孙某等三人聚众扰乱交通秩序案

——三人阻拦大巴车的行为能否认定聚众扰乱交通
秩序罪 275

张洪某等五人涉嫌诈骗案

——通过改变电子秤称重获得非法利益如何认定 280

高某盗窃案

——以借打手机为名, 拿走他人手机的行为如何定性 ... 287

田某某毁林案

——因滥伐林木被判处刑罚, 行政执法机关能否再作出
行政处罚, 检察机关能否提起公益诉讼 291

张某某非法经营案

——储存的 4207 件烟花爆竹能否认定为非法经营 294

刘某故意伤害（致死）案

——轻微伤害行为致特异体质人死亡案件的定性问题
分析 298

A 市检察院对 A 市国土资源局未依法履行职责提起

行政公益诉讼案 304

肖某诈骗案

——“一房二卖”法律适用和探析 315

贺某某信用卡诈骗典型案例分析

——贺某某的行为如何定性 323

盛某某信用卡诈骗案

——以代还信用卡欠款为由取得他人信用卡后擅自刷卡
套现的行为应如何定性 328

崔某某滥用职权、受贿案 333

马某伤害案

——智力残疾人伤害他人是否构成犯罪 337

宋某某与赵某某健康权纠纷抗诉案

——如何区分劳务关系与运输关系 341

梁某某过失致人死亡案

——意外事件与过失犯罪的认定分歧 347

王某某寻衅滋事抗诉案

——支持基层院抗诉但改变抗诉意见的案例…………… 351

冶某某等抢劫案

——对“多次抢劫”的认定…………… 356

邵某某故意伤害、聚众斗殴刑事执行监督案

——原判有期徒刑罪犯再审改判无期徒刑的刑期计算
问题…………… 361

张某某多次盗窃案

——能否将受过公安机关行政处罚的盗窃行为计入
盗窃次数…………… 367

牛某某滥用职权案

——贪污贿赂犯罪与渎职侵权犯罪线索的审查问题………… 372

洪某某、薛某某聚众斗殴案

——多人因民事纠纷发生殴斗是否触犯聚众斗殴罪………… 376

罗某某挪用公款案

——“预扣的客户利息”能否认定为公款…………… 381

李某某、高某某寻衅滋事案

——在校园宿舍随意殴打他人的行为如何定性…………… 384

聂某某诈骗、强某某买卖国家机关证件案

——行为人代办证件行为应如何认定…………… 387

王某某私自隐匿邮件案

- 快递员因私人原因扣留快件不派送是否构成私自
隐匿邮件罪…………… 391

王某某强奸案

- 如何把握教师性侵未成年学生案件中证据的
构罪标准…………… 396

王某骗取贷款案

- 提供虚假资金用途材料的行为能否认定为骗取
贷款罪…………… 402

张某某诈骗罪案

- 将虚构事实租赁的车辆予以抵押的行为如何定性 … 408

张某合同诈骗一案

- 汽车租赁抵押诈骗件中的两个行为之定性…………… 414

冯某某寻衅滋事案例分析

- 寻衅滋事罪的司法实践判断…………… 421

宋某某涉嫌合同诈骗罪一案

- 司法实践中如何区分合同诈骗和一般合同纠纷………… 425

某建筑工程有限公司与包某房屋买卖合同纠纷抗诉案

- 伪造公章造成事实合同，合同是否成立…………… 430

马某某寻衅滋事案

- 酒后持刀无故殴打他人强拿他人少量财物的行为
如何定罪…………… 436