

顾 问 王振川 刘家琛 罗锋 高铭暄
总 主 编 王作富
执行总主编 陈正云



刑法个罪司法适用 ③

妨害税收、公司(企业)管理犯罪

司法适用

周洪波 ● 著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



刑法个罪司法适用 ③

顾问 王振川 刘家琛 罗锋 高铭暄

总主编 王作富

执行总主编 陈正云

总策划 丁 猛

妨害税收、公司(企业)管理犯罪 司法适用

周洪波 • 著



法律出版社

LAW PRESS·CHINA

图书在版编目 (CIP) 数据

妨害税收、公司 (企业) 管理犯罪司法适用 / 周洪波
著. —北京: 法律出版社, 2006

(刑法个罪司法适用)

ISBN 7-5036-6183-6

I. 妨... II. 周... III. ①税收管理—经济犯罪—
法律适用—中国②公司—经济犯罪—法律适用—中国
IV. D924.335

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 021102 号

©法律出版社·中国

责任编辑 / 潘洪兴

装帧设计 / 于佳

出版 / 法律出版社
总发行 / 中国法律图书有限公司
印刷 / 北京外文印刷厂

编辑统筹 / 法律应用出版分社
经销 / 新华书店
责任印制 / 陶松

开本 / A5
版本 / 2006 年 3 月第 1 版

印张 / 16.5' 字数 / 409 千
印次 / 2006 年 3 月第 1 次印刷

法律出版社 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号 (100073)

电子邮件 / info@lawpress.com.cn

网址 / www.lawpress.com.cn

销售热线 / 010-63939792/9779

咨询电话 / 010-63939796

中国法律图书有限公司 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号 (100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店 / 010-63939781/9782 西安分公司 / 029-85388843 重庆公司 / 023-65382816/2908

上海公司 / 021-62071010/1636 北京分公司 / 010-62534456

深圳公司 / 0755-83072995 苏州公司 / 0512-65193110

书号: ISBN 7-5036-6183-6 / D·5900 定价: 33.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

总 序

刑法是我国的基本法律,是打击犯罪、保障人权、维护社会稳定、促进经济发展的有力武器,与每个公民和单位息息相关。修订后的刑法从1997年10月1日起实施至今近8年,随着时间的推移,刑法在实施中出现了大量的新情况、新问题;新的犯罪种类不断出现,原有罪名在手段和形式上不断翻新;全国人大常委会颁布了多个刑法修正案和立法解释,最高人民法院、最高人民检察院针对刑法实施中的有关问题颁布了一系列司法解释。正确理解和适用新颁布的一系列立法解释和司法解释,在司法实践中更准确地运用刑法打击新罪名犯罪、新形式犯罪,及时有效地发挥刑法的保护社会秩序和人权保障功能,是十分必要的。同时,刑法实施以来,理论界和司法界对刑法进行了深入细致的研究,取得了丰富的理论研究成果,如何对这些研究成果进行深入系统的总结、归纳、研究,并充分运用到司法实践工作当中尤其是犯罪案件的查办中,指导实务,为办案一线服务,也是十分重要的。为了更好地研究、梳理刑法理论,更好地指导、服务司法实践,我们编写了《刑法个罪司法适用》这套丛书。

丛书针对刑法实施以来司法办案实践中出现的新情况、新问题,坚持理论与司法实践紧密结合,深入、全面、系统地研究刑法个罪存在的重点、难点、疑点问题,是一套“关注司法实践,服务办案一线”的实务丛书;一套帮助政法干警全面正确理解刑法个罪,促进和提高办案质量的参考书。丛书以刑法基础理论为指导,以一线办案实践为基础,以存在的重点、难点、疑点问题为重心,坚持刑法理论与司法实践紧密结合,从司法实务的角度逐一阐述刑法个罪的重点、难点、疑点问题。通过对个罪的分析、说理、论证,做到解难解疑,为办

案一线提供指导和参考,帮助办案者正确把握和理解办案中个罪的重点,能够正确分析、处理办案中的难点和疑点问题。

丛书突出实用性。做到理论联系实践,依托司法实践中的典型案件,以刑法规定及立法解释、司法解释为依据,逐一研究和分析司法实务中存在的重点、难点、疑点问题,结合典型案例从理论上讲清、说透,为刑事司法实务提供正确适用法律的理论指导。

丛书强调准确性。即对每个问题的论述,特别是针对有争议的问题所提出的观点要做到有法律根据、理论根据和实践根据。

丛书追求新颖性。一是内容新颖,全书依据最新的法律、法规和立法解释、司法解释,运用最新的理论研究成果分析办案实务中存在的问题。二是体例新颖,对于个罪不按照四个构成要件逐一论述,而是直接研究和论述犯罪构成中及司法认定中的重点、难点、疑点问题。

丛书以刑法分则中规定的各类罪为研究对象构成每一本书。有的以刑法分则的一章构成一本书,有的以刑法分则章中的一节或数节构成一本书。丛书关注的是刑法个罪实务,各类罪需要有具体的实践基础,由于刑法分则第一章危害国家安全罪、第七章危害国防利益罪、第十章军人违反职责罪在地方各级司法机关的实践中适用较少,缺少实务研究的内容及个案或者不属于地方司法机关管辖,因此本套丛书没有包括这三部分内容。丛书各分册如下:

1. 危害公共安全犯罪司法适用
2. 破坏市场管理秩序犯罪司法适用
3. 妨害税收、公司(企业)管理犯罪司法适用
4. 危害金融安全、利益和管理秩序犯罪司法适用
5. 侵犯知识产权犯罪司法适用
6. 侵犯公民人身权利、民主权利犯罪司法适用
7. 侵犯财产犯罪司法适用
8. 扰乱公共秩序和司法活动犯罪司法适用
9. 妨害国(边)境和文物管理犯罪司法适用
10. 危害公共卫生和环境资源犯罪司法适用

11. 毒品犯罪司法适用
12. 妨害社会风化犯罪司法适用
13. 贪污贿赂犯罪司法适用
14. 渎职犯罪司法适用

为了保证丛书的质量,承担丛书撰稿任务的作者都是在法院、检察院工作或者在有关重点院校从事教学科研的具有博士学位、具有较强理论研究水平和实践经验的青年学者。采取个人独著和合著的形式完成,最后由执行总主编、总主编统一审稿、定稿。

我们很荣幸地邀请到最高人民检察院副检察长王振川、公安部副部长罗锋、最高人民法院原副院长刘家琛和著名刑法学家、中国人民大学法学院教授、博士生导师高铭喧担任丛书顾问,对此,深表感谢。对法律出版社法律应用出版分社社长杨克女士以及编辑对本套丛书出版的大力支持和付出的辛勤劳动,表示衷心的感谢。

王作富 陈正云

二〇〇四年五月一日于北京

简 目

上篇 走私犯罪

第一章 走私犯罪司法适用中的共性问题	1
相关法律法规、司法解释条文摘录	1
第一节 走私犯罪司法认定中罪与非罪的界限.....	9
第二节 单位走私犯罪司法认定中的问题	24
第三节 走私犯罪共同犯罪的认定	28
第四节 走私犯罪司法认定中一罪与数罪的界限	32
第二章 走私武器、弹药罪	36
第一节 走私武器、弹药罪的概念与特征.....	36
第二节 走私武器、弹药罪司法认定中罪与非罪的界限.....	37
第三节 走私武器、弹药罪司法认定中本罪与他罪的 界限	41
第四节 走私武器、弹药罪一罪与数罪的认定.....	42
第三章 走私核材料罪	49
第一节 走私核材料罪的概念与特征	49
第二节 走私核材料罪司法认定中罪与非罪的界限	50
第三节 走私核材料罪一罪与数罪的认定	51
第四章 走私假币罪	54
第一节 走私假币罪的概念与特征	54

第二节	走私假币罪司法认定中罪与非罪的界限	55
第三节	走私假币罪司法认定中本罪与他罪的界限	59
第五章	走私文物罪	63
第一节	走私文物罪的概念与特征	63
第二节	走私文物罪司法认定中罪与非罪的界限	64
第三节	走私文物罪司法认定中本罪与他罪的界限	70
第四节	走私文物罪一罪与数罪的认定	74
第六章	走私贵重金属罪	76
第一节	走私贵重金属罪的概念与特征	76
第二节	走私贵重金属罪司法认定中罪与非罪的界限	77
第三节	走私贵重金属罪司法认定中本罪与他罪的界限	80
第七章	走私珍贵动物、珍贵动物制品罪	82
第一节	走私珍贵动物、珍贵动物制品罪的概念与特征	82
第二节	走私珍贵动物、珍贵动物制品罪司法认定中 罪与非罪的界限	83
第三节	走私珍贵动物、珍贵动物制品罪司法认定中 本罪与他罪的界限	88
第八章	走私珍稀植物、珍稀植物制品罪	91
第一节	走私珍稀植物、珍稀植物制品罪的概念与特征	91
第二节	走私珍稀植物、珍稀植物制品罪司法认定中 罪与非罪的界限	92
第三节	走私珍稀植物、珍稀植物制品罪司法认定中 本罪与他罪的界限	93
第九章	走私淫秽物品罪	95
第一节	走私淫秽物品罪的概念与特征	95

第二节	走私淫秽物品罪司法认定中罪与非罪的界限	96
第三节	走私淫秽物品罪司法认定中本罪与他罪的界限	100
第十章	走私普通货物、物品罪	102
第一节	走私普通货物、物品罪的概念与特征	102
第二节	走私普通货物、物品罪司法认定中罪与非罪的 界限	103
第三节	走私普通货物、物品罪司法认定中本罪与他罪 的界限	124
第十一章	走私废物罪	126
第一节	走私废物罪的概念与特征	126
第二节	走私废物罪司法认定中罪与非罪的界限	127
第三节	走私废物罪司法认定中本罪与他罪的界限	128

中篇 危害税收征管罪

第十二章	偷税罪	130
	相关法律法规、司法解释条文摘录	130
第一节	偷税罪的概念与特征	133
第二节	偷税罪司法认定中罪与非罪的界限	134
第三节	偷税罪司法认定中本罪与他罪的界限	194
第四节	偷税罪共同犯罪的认定	197
第五节	偷税罪一罪与数罪的认定	201
第十三章	抗税罪	207
	相关法律法规、司法解释条文摘录	207
第一节	抗税罪的概念与特征	208
第二节	抗税罪司法认定中罪与非罪的界限	208
第三节	抗税罪司法认定中本罪与他罪的界限	219

妨害税收、公司(企业)管理犯罪司法适用

第四节	抗税罪既遂、未遂、中止形态的认定·····	226
第五节	抗税罪一罪与数罪的认定·····	227
第十四章	逃避追缴欠税罪·····	232
相关法律法规、司法解释条文摘录	·····	232
第一节	逃避追缴欠税罪的概念与特征·····	233
第二节	逃避追缴欠税罪司法认定中罪与非罪的界限·····	233
第三节	逃避追缴欠税罪一罪与数罪的认定·····	239
第十五章	骗取出口退税罪·····	243
相关法律法规、司法解释条文摘录	·····	243
第一节	骗取出口退税罪的概念与特征·····	245
第二节	骗取出口退税罪司法认定中罪与非罪的界限·····	246
第三节	骗取出口退税罪司法认定中本罪与他罪的界限·····	249
第四节	骗取出口退税罪既遂、未遂的认定	256
第十六章	虚开增值税专用发票、用于骗取出口退税、抵扣 税款发票罪·····	260
相关法律法规、司法解释条文摘录	·····	260
第一节	虚开增值税专用发票、用于骗取出口退税、抵扣 税款发票罪的概念与特征·····	261
第二节	虚开增值税专用发票、用于骗取出口退税、抵扣 税款发票罪司法认定中罪与非罪的界限·····	262
第三节	虚开增值税专用发票、用于骗取出口退税、抵扣 税款发票罪一罪与数罪的认定·····	269
第十七章	伪造、出售伪造的增值税专用发票罪·····	270
相关法律法规、司法解释条文摘录	·····	270
第一节	伪造、出售伪造的增值税专用发票罪的概念与 特征·····	271
第二节	伪造、出售伪造的增值税专用发票罪司法认定	

中罪与非罪的界限·····	271
第三节 伪造、出售伪造的增值税专用发票罪一罪与数罪的认定·····	276
第十八章 非法出售增值税专用发票罪·····	280
相关法律法规、司法解释条文摘录 ·····	280
第一节 非法出售增值税专用发票罪的概念与特征·····	281
第二节 非法出售增值税专用发票罪司法认定中罪与非罪的界限·····	281
第三节 非法出售增值税专用发票罪一罪与数罪的认定·····	282
第十九章 非法购买增值税专用发票、购买伪造的增值税专用发票罪·····	286
相关法律法规、司法解释条文摘录 ·····	286
第一节 非法购买增值税专用发票、购买伪造的增值税专用发票罪的概念与特征·····	287
第二节 非法购买增值税专用发票、购买伪造的增值税专用发票罪司法认定中罪与非罪的界限·····	288
第三节 非法购买增值税专用发票、购买伪造的增值税专用发票罪一罪与数罪的认定·····	290
第二十章 非法制造、出售非法制造的用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪·····	293
相关法律法规、司法解释条文摘录 ·····	293
第一节 非法制造、出售非法制造的用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪的概念与特征·····	294
第二节 非法制造、出售非法制造的用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪司法认定中罪与非罪的界限·····	295
第三节 非法制造、出售非法制造的用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪一罪与数罪的认定·····	296

第二十一章 非法制造、出售非法制造的发票罪	299
相关法律法规、司法解释条文摘录	299
第一节 非法制造、出售非法制造的发票罪的概念与特征	300
第二节 非法制造、出售非法制造的发票罪司法认定中罪与非罪的界限	301
第三节 非法制造、出售非法制造的发票罪一罪与数罪的认定	303
第二十二章 非法出售用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪	305
相关法律法规、司法解释条文摘录	305
第一节 非法出售用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪的概念与特征	306
第二节 非法出售用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪司法认定中本罪与他罪的界限	307
第三节 非法出售用于骗取出口退税、抵扣税款发票罪一罪与数罪的认定	308
第二十三章 非法出售发票罪	309
相关法律法规、司法解释条文摘录	309
第一节 非法出售发票罪的概念与特征	310
第二节 非法出售发票罪司法认定中罪与非罪的界限	310
第三节 非法出售发票罪一罪与数罪的认定	312

下篇 妨害对公司、企业的管理秩序罪

第二十四章 虚报注册资本罪	315
相关法律法规、司法解释条文摘录	315
第一节 虚报注册资本罪的概念与特征	316

第二节	虚报注册资本罪司法认定中罪与非罪的界限·····	317
第三节	虚报注册资本罪司法认定中本罪与他罪的界限·····	328
第四节	虚报注册资本罪司法认定中一罪与数罪的界限·····	329
第二十五章	虚假出资、抽逃出资罪 ·····	333
	相关法律法规、司法解释条文摘录 ·····	333
第一节	虚假出资、抽逃出资罪的概念与特征 ·····	334
第二节	虚假出资、抽逃出资罪司法认定中罪与非罪的 界限·····	335
第三节	虚假出资、抽逃出资罪司法认定中本罪与他罪 的界限·····	338
第二十六章	欺诈发行股票、债券罪 ·····	344
	相关法律法规、司法解释条文摘录 ·····	344
第一节	欺诈发行股票、债券罪的概念与特征 ·····	345
第二节	欺诈发行股票、债券罪司法认定中罪与非罪的 界限·····	347
第三节	欺诈发行股票、债券罪司法认定中本罪与他罪 的界限·····	353
第二十七章	提供虚假财会报告罪 ·····	356
	相关法律法规、司法解释条文摘录 ·····	356
第一节	提供虚假财会报告罪的概念与特征·····	356
第二节	提供虚假财会报告罪司法认定中罪与非罪的 界限·····	357
第三节	提供虚假财会报告罪司法认定中本罪与他罪 的界限·····	371
第二十八章	妨害清算罪 ·····	374
	相关法律法规、司法解释条文摘录 ·····	374

妨害税收、公司(企业)管理犯罪司法适用

第一节	妨害清算罪的概念与特征·····	374
第二节	妨害清算罪司法认定中罪与非罪的界限·····	375
第三节	妨害清算罪司法认定中本罪与他罪的界限·····	381
 第二十九章 隐匿、故意销毁会计凭证、会计账簿、财务		
	会计报告罪 ·····	385
	相关法律法规、司法解释条文摘录·····	385
第一节	隐匿、故意销毁会计凭证、会计账簿、财务	
	会计报告罪的概念与特征·····	386
第二节	隐匿、故意销毁会计凭证、会计账簿、财务	
	会计报告罪司法认定中罪与非罪的界限·····	386
第三节	隐匿、故意销毁会计凭证、会计账簿、财务	
	会计报告罪司法认定中本罪与他罪的界限·····	389
 第三十章 公司、企业人员受贿罪 ·····		
	相关法律法规、司法解释条文摘录·····	392
第一节	公司、企业人员受贿罪的概念与特征·····	393
第二节	公司、企业人员受贿罪司法认定中罪与非罪的	
	界限·····	393
第三节	公司、企业人员受贿罪司法认定中本罪与他罪	
	的界限·····	398
 第三十一章 对公司、企业人员行贿罪 ·····		
	相关法律法规、司法解释条文摘录·····	405
第一节	对公司、企业人员行贿罪的概念与特征·····	405
第二节	对公司、企业人员行贿罪司法认定中罪与非罪的	
	界限·····	406
第三节	对公司、企业人员行贿罪司法认定中本罪与他罪	
	的界限·····	409

第三十二章 非法经营同类营业罪	411
相关法律法规、司法解释条文摘录	411
第一节 非法经营同类营业罪的概念与特征.....	411
第二节 非法经营同类营业罪司法认定中罪与非罪的界限.....	412
第三节 非法经营同类营业罪司法认定中本罪与他罪的界限.....	424
第四节 非法经营同类营业罪一罪与数罪的认定.....	426
 第三十三章 为亲友非法牟利罪	427
相关法律法规、司法解释条文摘录	427
第一节 为亲友非法牟利罪的概念与特征.....	428
第二节 为亲友非法牟利罪司法认定中罪与非罪的界限.....	429
第三节 为亲友非法牟利罪司法认定中本罪与他罪的界限.....	435
第四节 为亲友非法牟利罪一罪与数罪的界限.....	437
 第三十四章 签订、履行合同失职被骗罪	438
相关法律法规、司法解释条文摘录	438
第一节 签订、履行合同失职被骗罪的概念与特征	439
第二节 签订、履行合同失职被骗罪司法认定中罪与非罪的界限.....	440
第三节 签订、履行合同失职被骗罪司法认定中本罪与他罪的界限.....	445
 第三十五章 国有公司、企业、事业单位人员失职罪	448
相关法律法规、司法解释条文摘录	448
第一节 国有公司、企业、事业单位人员失职罪的概念与特征.....	449

妨害税收、公司(企业)管理犯罪司法适用

第二节	国有公司、企业、事业单位人员失职罪司法认定 中罪与非罪的界限·····	450
第三节	国有公司、企业、事业单位人员失职罪司法认定 中本罪与他罪的界限·····	452
第三十六章	国有公司、企业、事业单位人员滥用职权罪·····	457
	相关法律法规、司法解释条文摘录·····	457
第一节	国有公司、企业、事业单位人员滥用职权罪的概念与特征·····	458
第二节	国有公司、企业、事业单位人员滥用职权罪司法认定中罪与非罪的界限·····	459
第三节	国有公司、企业、事业单位人员滥用职权罪司法认定中本罪与他罪的界限·····	460
第三十七章	徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪·····	463
	相关法律法规、司法解释条文摘录·····	463
第一节	徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪的概念与特征·····	464
第二节	徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪司法认定中罪与非罪的界限·····	464
第三节	徇私舞弊低价折股、出售国有资产罪司法认定中本罪与他罪的界限·····	468

详 目

上篇 走私犯罪

第一章 走私犯罪司法适用中的共性问题	1
相关法律法规、司法解释条文摘录	1
第一节 走私犯罪司法认定中罪与非罪的界限	9
一、走私犯罪行为有哪些形式?	9
二、如何认定走私行为人主观上具有“明知”?	19
三、如何区分概括的走私故意和认识错误?	20
四、受蒙蔽而帮助他人走私的,如何处理?	24
第二节 单位走私犯罪司法认定中的问题	24
一、如何认定单位走私?	24
二、如何确定单位走私犯罪案件的诉讼代表人?	26
三、单位走私犯罪后发生分立、合并或者其他资产重组情 形以及单位被依法注销、宣告破产等情况下,如何追 究单位的刑事责任?	27
四、如何认定单位走私犯罪案件的自首?	28
第三节 走私犯罪共同犯罪的认定	28
一、如何理解刑法第 156 条的规定?	28
二、单位与个人共同走私案件,如何处理?	30
三、海上走私共犯,如何处理?	31
第四节 走私犯罪司法认定中一罪与数罪的界限	32
一、一人既走私普通货物、物品,又走私其他特定物品的,	