

财产贪贿犯罪的疑难和辨症

主 编：蔡兴教

常务主编：陈运光 王侦鉴

撰 稿 人：蔡兴教 陈运光 申云天

周惠永 钟德志 李 京

中国人民公安大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

财产贪贿犯罪的疑难与辨症/蔡兴教主编. —北京: 中国人民公安大学出版社, 1999. 1

I. 财… II. 蔡… III. ①贪污—渎职罪—刑法—中国—学习参考资料②贿赂—渎职罪—刑法—中国—学习参考资料
IV. D924.384

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (98) 第 36874 号

中国人民公安大学出版社出版发行

(北京木樨地南里 邮编 100038)

电话: 63486364

新华书店北京发行所经销

公安大学印刷厂印刷

850×1168 毫米 1/32 20.5 印张 468 千字

1999 年 1 月第 1 版 1999 年 1 月第 1 次印刷

印数 0001—6000 册

ISBN7-81059-140-1/D·202 定价: 33.00 元

(如有印装质量问题, 请与出版社联系)

序

朱昭明

我国刑法经过了建国几十年来的不断发展和补充，在本世纪行将结束之际，进入了完善的时期。特别是经过了1997年刑法的修订，使这一各种法律的“后盾法”更加成熟、更加完备。它作为跨世纪的法典，将以其崭新的雄姿在我国社会主义现代化建设事业中迎接新形势、新问题的挑战，并将为社会主义现代化建设事业的发展、壮大发挥其愈来愈巨大的作用。

财产犯罪和贪污贿赂犯罪，作为刑法规范的重要内容，在刑法典中占有十分重要的地位。它是国家、集体和公民个人合法财产权益的保障器，是维护社会安定，巩固国家政权，促进廉政制度建设的有力工具。很难想像，一个人民群众生命财产不获得保障甚至受到严重威胁；政治上腐败严重，纲纪不存；官吏普遍贪赃枉法的国家，政权能够巩固，社会能够稳定。因此，惩治财产贪贿犯罪历来为世界各国法律所重视。我国宪法开宗明义地指出：社会主义的公共财产神圣不可侵犯。国家保护社会主义的公共财产。国家保护公民的合法收入、储蓄、房屋和其他合法财产的所有权。禁止任何组织或者个人用任何手段侵占或者破坏。早在建国之初，毛泽东同志就已严肃告诫全党：“必须严重地注意干部被资产阶级腐蚀发生严重贪污行为这一事实，注意发现、揭露和惩处，并须当作一场大斗争来处理。”邓小平同志在谈到中央第三代

领导集体的当务之急时指出：“我们要一手抓改革开放，一手抓惩治腐败，这两件事要结合起来，对照起来，就可以使我们的政策更加明朗，更能获得人心。”他一再告诫全党：“在整个改革开放过程中都要反对腐败，对于干部和共产党员来说，廉政建设要作为大事来抓。”我国宪法规定的对财产所有权的保护和党的领袖对反腐败、促廉政的深刻指示，充分说明了保护一切主体财产合法权益和惩治贪污贿赂犯罪的重要性和紧迫性。

鉴于此，深入研究这类犯罪，以便更加有效地运用刑法武器同这类犯罪作深入、持久的斗争，具有十分突出的意义。当前，在我国理论界对新兴财产贪贿犯罪的研究虽非鲜见，但均表现在表象的叙述上，未能从深层次的理论上去进行阐发，特别是未能从理论与实践相结合的角度，去研究和解决财产贪贿犯罪在新形势下出现的新问题，因此，这一学术现实应认为是对新修订刑法研究的薄弱环节。蔡兴教、陈运光等同志主编的《财产贪贿犯罪的疑难和辨症》一书，正是针对这一领域研究的薄弱环节而创作的。该书上篇把刑法规范的两个性质相邻且相互交叉的犯罪类型归纳起来写作，从两者的“血缘”联系出发，探寻了两类犯罪的渊源及其同宗同源性，以及裂变的因素、裂变后的特点，揭示了刑法发展与经济制度的变革是两类犯罪分离的必然规律。这种跨类型犯罪结合起来研究的方法，在我国刑法学理论中的确是一种崭新的尝试。本书下篇对财产贪贿犯罪中各具体犯罪的构成及其在实践操作中的疑难问题进行论述，并广泛运用刑法理论和司法解释去解决疑难问题，对相邻和容易混同的犯罪分别进行辨症施治。这种把理论与实践相统一起来的应用性研究方法，具有较高的应用价值。当然，我们在充分肯定本书的同时，也应该指出它的缺点：如个别章节论述粗糙，理论力度不足；在给相邻犯罪的辨症上也未达到理想的效果。但是，瑕不掩瑜，一丝瑕疵不会使一块美玉失色。我赞美本书选材与时代的合拍，更欣赏本书将两类相交叉

犯罪的有机结合，理论和实践的有机统一的创造性和新颖性。

本书作者中的蔡兴教、陈运光同志长期从事司法实践工作，20年来辛勤在法学的园地里耕耘，矢志不移，著书立论，其精神之可嘉，非同一般。其余作者均来自最高人民检察院，具有深厚的理论根基。他们的联手创作，协力奋勉，是本书色泽光艳，璀灿耀目的原因。我由衷地祝愿本书能成为广大法学理论和司法实践界的良师益友，成为廉正建设的有益教材。

是为序。

1998年8月10日于海口

（本文作者为海南省委常委、副省长、省政法委书记）

前 言

在我国刑法学的理论中，对于侵犯财产罪和贪污贿赂犯罪始终是倍受关注的，但又不乏薄弱环节：一方面，修订刑法出台后，众多同仁的各种疏议、释论的著作不少，都从概念和要领上对法条进行释义和解说，而全面地、深入地进行研究和探讨的书籍却为数寥寥。这种释义著作众多与全面论述著作极寡的现象形成了鲜明的对比。另一方面，在理论和实践的结合上有比较明显的鸿沟。目前，某些著作理论分析中的浅显和广大司法工作者在实践操作上的困惑，已成为财产贪贿犯罪研究中的又一薄弱环节。这种情况表明：财产贪贿犯罪的研究和探索仍需进行艰苦的努力，摆在法律工作者面前的仍是一座尚未登上的险峰。有鉴于此，自修订刑法颁布之初起，几位有志于财产贪贿犯罪研究的同行们，聚集一起，由此萌发了创作本书的念头。

我们以财产贪贿犯罪在司法实践中的疑难问题为重点，有针对性地从事理论和实践的双重角度分析和解决这些疑难问题，并就与财产贪贿犯罪相邻和相交叉的犯罪进行了辨症施治，力求清楚地划分此罪与彼罪的界限，旨在竭尽全力给读者捧上一本可资参考的刑法书籍。基于这一思想，本书除了对概念和构成特征的阐述，更重要的是指出司法实践中各具体犯罪的疑难之处；各具体犯罪容易与哪些罪相混同，相交叉；如何区别，又如何辨症施治；如何把握其认定要点和关键问题；各具体犯罪的罪与非罪，犯罪形态问题；共同犯罪的适用法律问题，犯罪的立案标准和数额计算问题等等。在各具体犯罪的辨症分析中，本书力求穷尽一切相

邻或相近犯罪的异同点，以便更好地帮助读者全面了解此罪与彼罪的区别和联系，准确把握犯罪的正确识别标志，准确执法。虽然在本书条目的设计上只看到各罪“在司法实践上疑难和辨症”等几个简单条目，而实际上“疑难和辨症”所涵括的内容是非常丰富的。这一纲目，可以说是本书的灵魂，是本书区别于其他同类著作的重要标志。

本书将财产犯罪和贪污犯罪结合在一起写作，并注意探寻两者的法律渊源，发现两者的同宗性，并揭示了两者发生裂变的根本原因和社会发展的必然规律。这种结合，对我们正确理解和掌握两种类型犯罪的本质特征是具有积极意义的，这种将两类交叉的犯罪放在一起写作的方法，可以说是一种崭新的尝试。

本书由蔡兴教、陈运光、王侦鉴同志策划、统稿。在出版过程中，得到了中国人民公安大学出版社及其周兰星编辑的大力支持。海南省委常委、副省长、省委政法委书记朱明国同志百忙中拨冗为本书作序。在此，我们表示衷心的感谢。本书在创作过程中亦参阅了许多专家和学者的研究成果，由于篇幅所限，不能一一列出，在此一并表示感谢！

本书写作上的分工是：蔡兴教撰写第一章、第六章第一节；陈运光撰写第二章第二节、第五章第三节、第六章、第七章、第八章；周惠永撰写第二章第一节、第三节、第四章第三节、第五章第二节、第十一章第一节、第二节；申云天撰写第十二章、第十三章；钟德志撰写第三章、第四章第一节、第二节、第五章第一节；李京撰写第九章、第十章第一节、第二节。

历经一年多的艰难创作，本书终于脱稿了。由于作者水平有限，错误和缺点肯定不少，敬祈读者和法学界前辈、同仁不吝赐教。

作 者

1998年8月10日



第一章 财产受贿犯罪综述	(1)
第一节 财产受贿犯罪概述.....	(1)
一、财产受贿犯罪的一般概念.....	(2)
二、财产受贿犯罪的区别	(21)
三、财产受贿犯罪的分类	(24)
四、财产受贿犯罪的一般特征	(35)
第二章 财产受贿犯罪的刑法变迁	(45)
第一节 中国财产受贿犯罪的历史嬗变	(45)
一、中国古代的财产受贿犯罪及其规范	(45)
二、中国近代的财产受贿犯罪及其规范	(57)
三、社会主义刑法中财产受贿犯罪的沿革	(61)
第二节 国外财产受贿犯罪的立法概况及其发展 趋势	(64)
一、国外财产受贿犯罪的立法概况及发展走向	(64)
二、国外财产受贿犯罪的体系结构、立法方式 及其立法特点	(68)
第三节 新刑法财产受贿犯罪的完善	(76)
一、贪污贿赂罪单立专章	(76)
二、完善了财产受贿犯罪的罪名体系	(81)

三、完善了财产贪贿犯罪的刑罚体系	(84)
------------------------	------

下篇 财产贪贿犯罪分论

第三章 侵犯财产罪综述	(89)
-------------------	------

第一节 侵犯财产罪概述	(89)
-------------------	------

一、侵犯财产罪的概念和特征	(89)
---------------------	------

二、侵犯财产罪产生的历史根源	(93)
----------------------	------

三、侵犯财产罪的刑法变迁	(94)
--------------------	------

四、侵犯财产罪的类型	(95)
------------------	------

第四章 非暴力侵犯财产罪	(97)
--------------------	------

第一节 盗窃罪	(97)
---------------	------

一、盗窃罪的概念和构成要素	(97)
---------------------	------

二、盗窃罪的罪与非罪	(100)
------------------	-------

三、盗窃罪在司法实践中的疑难及辨症	(104)
-------------------------	-------

四、盗窃罪的刑法变迁及近期出现的新情 况、新特点	(123)
-----------------------------------	-------

五、盗窃罪的刑罚承担	(128)
------------------	-------

第二节 诈骗罪	(130)
---------------	-------

一、诈骗罪的概念和构成要素	(130)
---------------------	-------

二、诈骗罪的罪与非罪	(132)
------------------	-------

三、诈骗罪在司法实践中的疑难及辨症	(135)
-------------------------	-------

四、诈骗罪的历史沿革、刑法变迁及当前出现 的新情况、新特点	(157)
--	-------

五、诈骗罪的刑罚承担	(161)
------------------	-------

第三节 抢夺罪	(163)
---------------	-------

一、抢夺罪概述	(163)
---------------	-------

二、抢夺罪的构成要素	(166)
------------------	-------

三、抢夺罪的罪与非罪·····	(171)
四、抢夺罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(172)
五、抢夺罪的刑罚承担·····	(178)
第五章 暴力要挟侵犯财产罪·····	(180)
第一节 抢劫罪·····	(180)
一、抢劫罪的概念和构成要素·····	(180)
二、抢劫罪的罪与非罪·····	(184)
三、抢劫罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(186)
四、抢劫罪当前的基本情况和表现形式·····	(196)
五、抢劫罪的刑罚承担·····	(197)
第二节 聚众哄抢罪·····	(200)
一、聚众哄抢罪概述·····	(200)
二、聚众哄抢罪的构成要素·····	(203)
三、聚众哄抢罪的罪与非罪·····	(208)
四、聚众哄抢罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(209)
五、聚众哄抢罪的刑罚承担·····	(216)
第三节 敲诈勒索罪·····	(216)
一、敲诈勒索罪概述·····	(216)
二、敲诈勒索罪的概念和构成要素·····	(219)
三、敲诈勒索罪的罪与非罪·····	(221)
四、敲诈勒索罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(222)
五、敲诈勒索罪的刑罚承担·····	(235)
第六章 侵占侵犯财产罪·····	(236)
第一节 侵占犯罪综述·····	(236)
一、侵占犯罪概述·····	(236)
二、侵占犯罪的构成要素·····	(237)

三、侵占犯罪的立法比较·····	(242)
第二节 侵占罪·····	(247)
一、侵占罪的概念和构成要素·····	(248)
二、侵占罪的罪与非罪·····	(253)
三、侵占罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(253)
四、侵占罪的刑罚承担·····	(265)
第三节 职务侵占罪·····	(266)
一、职务侵占罪的概念和构成要素·····	(266)
二、职务侵占罪的罪与非罪·····	(273)
三、职务侵占罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(274)
四、职务侵占罪的刑罚承担·····	(291)
第七章 挪用侵犯财产罪·····	(292)
第一节 挪用犯罪概述·····	(292)
一、挪用犯罪的构成特征·····	(292)
二、挪用犯罪的各国立法比较·····	(294)
三、新中国挪用犯罪的立法变迁·····	(297)
第二节 挪用资金罪·····	(302)
一、挪用资金罪的概念和构成因素·····	(302)
二、挪用单位资金罪的罪与非罪·····	(312)
三、挪用资金罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(313)
第三节 挪用特定款物罪·····	(331)
一、挪用特定款物罪的概念和构成要素·····	(331)
二、挪用特定款物罪的罪与非罪·····	(337)
三、挪用特定款物罪在司法实践中的疑难及辨 症·····	(339)
四、挪用特定款物罪的刑罚承担·····	(348)

第八章 破坏侵犯财产罪····· (349)

第一节 故意毁坏财物罪····· (349)

一、故意毁坏财物罪的概念和构成要素····· (349)

二、故意毁坏财物罪的罪与非罪····· (352)

三、故意毁坏财物罪的疑难及辨症····· (353)

四、故意毁坏财物罪的刑罚承担····· (357)

第二节 破坏生产经营罪····· (357)

一、破坏生产经营罪概述····· (357)

二、破坏生产经营罪的概念和构成要素····· (358)

三、破坏生产经营罪的罪与非罪····· (360)

四、破坏生产经营罪在司法实践中的疑难及辨症····· (361)

五、破坏生产经营罪的刑罚承担····· (364)

第九章 贪污贿赂犯罪综述····· (366)

第一节 贪污贿赂犯罪的概述····· (366)

一、贪污贿赂犯罪的概况····· (366)

二、贪污贿赂犯罪的特点····· (368)

三、贪污贿赂犯罪的根源····· (376)

第二节 贪污贿赂罪的一般概念····· (383)

一、我国贪污贿赂罪独立成章的立法原因····· (383)

二、贪污贿赂罪的概念及其主要特征····· (385)

三、贪污贿赂犯罪的种类及其与相邻犯罪的关系····· (386)

第十章 侵吞、挪用贪污犯罪····· (390)

第一节 贪污罪····· (390)

一、贪污罪的概念和构成要素·····	(390)
二、贪污罪的历史沿革·····	(408)
三、贪污罪的罪与非罪·····	(413)
四、贪污罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(415)
五、贪污罪的刑罚承担·····	(417)
第二节 挪用公款罪·····	(420)
一、挪用公款罪的概念和构成要素·····	(420)
二、挪用公款罪的罪与非罪·····	(427)
三、挪用公款罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(430)
四、挪用公款罪的刑罚承担·····	(434)
第三节 私分国有资产罪和私分罚没财物罪·····	(436)
一、私分国有资产罪和私分罚没财物罪概述·····	(436)
二、私分国有资产罪和私分罚没财物罪的概念 和构成要素·····	(440)
三、私分国有资产罪和私分罚没财物罪的罪与 非罪·····	(447)
四、私分国有资产罪和私分罚没财物罪在司法 实践中的疑难及辨症·····	(449)
五、集体私分国有资产罪和集体私分罚没财物 罪的刑罚承担·····	(456)
第十一章 非法敛财贪贿犯罪·····	(458)
第一节 巨额财产来源不明罪·····	(458)
一、巨额财产来源不明罪的概述·····	(458)
二、巨额财产来源不明罪的渊源·····	(460)
三、巨额财产来源不明罪的概念和构成要素·····	(464)
四、巨额财产来源不明罪在司法实践中的疑难 及辨症·····	(475)

五、巨额财产来源不明罪的刑罚承担·····	(477)
六、进一步完善巨额财产来源不明罪的刑法体系·····	(478)
第二节 隐瞒境外存款罪·····	(480)
一、隐瞒境外存款罪概述·····	(480)
二、隐瞒境外存款罪的概念和构成要素·····	(483)
三、隐瞒境外存款罪的罪与非罪·····	(487)
四、隐瞒境外存款罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(488)
五、隐瞒境外存款罪的刑罚承担·····	(491)
第十二章 交易贿赂犯罪·····	(492)
第一节 受贿罪·····	(492)
一、受贿罪的概念和构成要素·····	(492)
二、受贿罪的历史沿革及比较研究·····	(497)
三、受贿罪的罪与非罪·····	(504)
四、受贿罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(507)
五、受贿罪的刑罚承担·····	(514)
第二节 单位受贿罪·····	(519)
一、单位受贿罪的概念和构成要素·····	(519)
二、单位受贿罪的罪与非罪·····	(526)
三、单位受贿罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(528)
四、单位受贿罪的刑罚承担·····	(532)
第三节 斡旋受贿罪·····	(534)
一、斡旋受贿罪的概念和构成要素·····	(534)
二、斡旋受贿罪的罪与非罪·····	(540)
三、斡旋受贿罪在司法实践中的疑难及辨症·····	(545)
四、斡旋受贿罪的刑罚承担·····	(547)

第十三章 收买贿赂犯罪..... (548)

第一节 行贿罪..... (548)

一、行贿罪的概念和构成要素..... (548)

二、行贿罪的罪与非罪..... (558)

三、行贿罪在司法实践中的疑难及辨症..... (559)

四、行贿罪的刑罚承担..... (560)

第二节 介绍贿赂罪..... (562)

一、介绍贿赂罪的概念和构成要素..... (562)

二、介绍贿赂罪的罪与非罪..... (567)

三、介绍贿赂罪在司法实践中的疑难及辨症..... (569)

四、介绍贿赂罪的刑罚承担..... (572)

第三节 对单位行贿罪..... (573)

一、对单位行贿罪的概念和构成要素..... (573)

二、对单位行贿罪的罪与非罪..... (581)

三、对单位行贿罪在司法实践中的疑难及辨症..... (582)

四、对单位行贿罪的刑罚承担..... (582)

第四节 单位行贿罪..... (583)

一、单位行贿罪的概念和构成要素..... (583)

二、单位行贿罪的罪与非罪..... (588)

三、单位行贿罪在司法实践中的疑难及辨症..... (588)

四、单位行贿罪的刑罚承担..... (589)

附录:

1. 中华人民共和国刑法 (节录) (593)

2. 最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部、全国人大常委会法制工作委员会关于刑事诉讼法实施中若干问题的规定..... (600)

3. 最高人民法院关于审理盗窃案件具体应用法律若干问题的解释..... (613)
4. 最高人民检察院关于发布《关于检察机关直接受理立案侦查案件中若干数额、数量标准的规定（试行）》的通知 (620)
5. 关于检察机关直接受理立案侦查案件中若干数额、数量标准的规定（试行） (621)
6. 最高人民法院关于审理非法进口废物刑事案件适用法律若干问题的解释..... (623)
7. 最高人民检察院关于单位盗窃行为如何处理问题的批复..... (625)
8. 最高人民法院关于适用刑法时间效力规定若干问题的解释..... (626)
9. 最高人民法院关于适用刑法第十二条几个问题的解释..... (628)
10. 最高人民检察院关于检察工作中具体适用修订刑法第十二条若干问题的解释..... (629)
11. 最高人民法院关于审理诈骗案件具体应用法律的若干问题的解释..... (630)

上篇 财产贪贿犯罪总论

第一章 财产贪贿犯罪综述

第一节 财产贪贿犯罪概述

侵犯财产犯罪和贪污贿赂犯罪,是我国在1997年修订刑法典时划分出来的不同质的犯罪类型。财产犯罪、贪污贿赂犯罪溯及源本是“经济始祖”衍生的犯罪,有着浓厚的“血缘关系”。这种血缘联系,从远古时期起直至今天仍然异化不了密聚的基因。在法律创制的长河中,最始是人们对社会财产关系的保护为创制的出发点,为追求目标,而后才是对统治阶级根本利益的经济关系和统治秩序的保护。因此,在生辰的先后序列上,财产犯罪是长辈,贪污贿赂犯罪以及其他经济犯罪显然是晚生。然而,尽管这两者在社会历史的孕育下已发生裂变,自成体系,但是不可变异的基因和同源血统,使得它们各自的躯体内仍然流淌着相同的血液——那就是犯罪所指向的财产关系。不论是贪污贿赂犯罪,还是更大范围内的经济犯罪,尽管侵害的社会关系的重大差异,但其侵害对象不无涉财,不无与财产所有权关系有着割不断的“袍带”关系。

既然两类犯罪情亲如此,故本书把之唤在一起,叙叙天伦,享受法律现代化的乐趣。

当然,把两类已为现代刑法划分为不同质的犯罪放在一起论