

Law

SHANGYE HUILU FALÜ ZHISHI WENDA

II

ANLI FENXI

商业贿赂法律知识问答 及案例分析

本书编写组·编写

中国方正出版社

商业贿赂法律知识 问答及案例分析

本书编写组 编写

中国方正出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

商业贿赂法律知识问答及案例分析/《商业贿赂法律知识问答及案例分析》编写组编. —北京:中国方正出版社,2009. 6

ISBN 978 - 7 - 80216 - 521 - 2

I. 商… II. 商… III. 商业—贪污贿赂罪—案例—分析—中国
IV. D924. 392. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 097603 号

商业贿赂法律知识问答及案例分析

本书编写组 编写

责任编辑:康 弘 陶 莹

责任校对:张 蓉

出版发行:中国方正出版社

(北京市西城区平安里西大街 41 号 邮编:100813)

发行部:(010) 66560938 门市部:(010) 66562733

编辑部:(010) 59596607 出版部:(010) 66510958

网址:www. FZpress. com. cn

责编 E-mail: taoying8701@163. com

经 销:新华书店

印 刷:北京春华腾飞印刷有限责任公司印刷

开 本:890 毫米×1240 毫米 1/32

印 张:10

字 数:251 千字

版 次:2009 年 7 月第 1 版 2009 年 7 月北京第 1 次印刷

(版权所有 侵权必究)

ISBN 978 - 7 - 80216 - 521 - 2

定价:22.00 元

(本书如有印装质量问题,请与本社发行部联系退换)

前 言

2008年11月20日，最高人民法院、最高人民检察院联合发布了《关于办理商业贿赂刑事案件适用法律若干问题的意见》（以下简称《意见》），进一步明确了有关办理商业贿赂刑事案件的法律适用问题。这是依法惩治商业贿赂犯罪，维护市场经济公平竞争秩序，推进党风廉政建设和社会风气好转的重要举措，受到社会广泛关注。

《意见》的发布有重大的现实意义。近年来，商业贿赂在一些领域和行业滋生繁衍并有愈演愈烈之势，严重危害我国市场经济的健康发展，危害党风廉政建设和社会风气。中央审时度势，决定部署开展治理商业贿赂专项工作。做好这项工作，既是完善社会主义市场经济体制、维护市场经济公平竞争秩序的必然要求，也是惩治与预防腐败、推进党风廉政建设的重要内容，对于促进社会和谐稳定、实现经济社会又好又快发展具有十分重要的意义。2006年6月29日，第十届全国人民代表大会常务委员会第二十二次会议通过了《中华人民共和国刑法修正案（六）》，对刑法有关商业贿赂犯罪的条款作了补充修改和完善，为司法机关及时有效惩治此类犯罪提供了法律依据。但是，由于商业贿赂犯罪案件的特殊性和复杂性，司法机关在办案过程中仍然面临许多法律适用的疑难问题，实践中因有关定罪量刑标准不明确而影响案件办理的情形也时有发生，对于治理商业贿赂专项工作面临的严峻形势和商业贿赂犯罪的严重危害，广大群众和社会各界非常关注，迫切希望采取更加有力的措施加以解决。最高人民法院、最高人民检察院根据经济社

会发展和司法实践的需要，结合治理商业贿赂专项工作的要求，在深入调研、广泛征求社会各界意见的基础上制定了该意见。《意见》的制定和实施顺应了社会发展要求，适应了司法实践的迫切需要，有利于依法惩治商业贿赂犯罪活动，维护市场公平竞争秩序，推进党风廉政建设和社会风气的好转，有利于促进社会和谐稳定，推动经济社会又好又快发展。

《意见》主要规定了七个方面的问题。一是明确了商业贿赂犯罪的范围；二是在明确刑法第一百六十三条、第一百六十四条规定的“其他单位”范围的同时，进一步明确了“公司、企业或者其他单位的工作人员”的认定；三是明确了医药购销、工程建设、政府采购等领域中商业贿赂犯罪的刑事责任，特别是对医生“开单提成”等群众反映强烈的贿赂行为的定性问题作出明确规定；四是明确了商业贿赂犯罪的犯罪对象及数额的认定；五是明确了商业贿赂犯罪中不正当利益的认定；六是区分了商业贿赂犯罪罪与非罪的界限；七是明确了商业贿赂犯罪共同犯罪的处理依据。

为帮助广大读者深入理解和掌握《意见》的主要内容和基本精神，我们邀请长期从事治理商业贿赂犯罪研究的相关专家学者和部分参与治理商业贿赂工作的实务界人士编写了本书。本书以知识问答的方式详细介绍了商业贿赂犯罪的基本情况，全面解读了最高人民法院、最高人民检察院的《意见》，同时结合典型案例，对如何适用《意见》进行评析。我们期望通过本书的解读和评析，能够有利于《意见》的学习贯彻，有利于办案人员正确运用法律法规，准确查处类似案件，推动治理商业贿赂工作取得重大进展。

由于编者水平有限，书中难免存在错误和不足，诚请读者批评指正。

编 者

2009年4月15日

目 录

上编 商业贿赂犯罪知识问答

1. 商业贿赂犯罪是如何发展演变的? (3)
2. 商业贿赂犯罪的特征是什么? (6)
3. 商业贿赂犯罪涉及的具体罪名包括哪些? (9)
4. 商业贿赂犯罪的管辖是怎么划分的? (10)
5. 商业贿赂的手段都有哪些? (11)
6. 非国家工作人员受贿罪的概念及构成要件是什么? (12)
7. 非国家工作人员受贿有哪两种行为方式? (13)
8. 非国家工作人员受贿罪罪与非罪的界限是什么? (14)
9. 非国家工作人员受贿罪与正当业务行为的界限
是什么? (14)
10. 非国家工作人员受贿罪与一般受贿行为的界限
是什么? (15)
11. 非国家工作人员受贿罪与职务侵占罪的区别
是什么? (15)
12. 非国家工作人员受贿罪与受贿罪的区别是什么? (16)
13. 非国家工作人员受贿罪如何处罚? (16)
14. 对非国家工作人员行贿罪的概念和构成要件
是什么? (17)
15. 对非国家工作人员行贿罪罪与非罪的界限
是什么? (18)

16. 对非国家工作人员行贿罪与行贿罪的界限
是什么? (18)
17. 对非国家工作人员行贿罪与单位行贿罪的界限
是什么? (18)
18. 对非国家工作人员行贿罪如何处罚? (19)
19. 受贿罪的概念及构成要件是什么? (19)
20. 受贿行为的两种基本方式是什么? (21)
21. 刑法规定三种特殊形态的受贿行为是什么? (22)
22. 受贿罪罪与非罪的界限是什么? (23)
23. 受贿罪与贪污罪的区别是什么? (24)
24. 受贿罪如何处罚? (25)
25. 单位受贿罪的概念及构成要件是什么? (25)
26. 单位受贿行为与单位受贿罪的界限是什么? (27)
27. 单位受贿行为与个人受贿罪的界限是什么? (27)
28. 对盗用单位名义实施犯罪, 违法所得中饱私囊的
该如何处理? (28)
29. 单位受贿后将收受的贿赂集体私分该如何处理? (28)
30. 单位受贿罪如何处罚? (28)
31. 行贿罪的概念和构成要件是什么? (29)
32. 行贿罪罪与非罪的界限是什么? (31)
33. 对事后行贿如何处理? (32)
34. 对以行贿为手段进行其他犯罪的行为如何处理? (33)
35. 对被追诉前主动交代该如何处理? (33)
36. 对行贿罪如何处罚? (34)
37. 对单位行贿罪的概念及构成要件是什么? (34)
38. 对单位行贿罪罪与非罪的界限是什么? (35)
39. 对单位行贿罪与行贿罪的区别是什么? (36)
40. 对单位行贿罪与单位行贿罪的区别是什么? (36)
41. 对单位行贿罪如何处罚? (37)
42. 介绍贿赂罪的概念及构成要件是什么? (37)

43. 介绍贿赂行为与介绍贿赂的界限是什么?	(38)
44. 介绍贿赂罪与经济中介的界限是什么?	(38)
45. 介绍贿赂罪和斡旋受贿罪的区别是什么?	(39)
46. 介绍贿赂罪与贿赂罪的帮助犯的区别是什么?	(39)
47. 对犯介绍贿赂罪如何处罚?	(40)
48. 单位行贿罪的概念和构成要件是什么?	(40)
49. 单位行贿罪罪与非罪的界限是什么?	(41)
50. 单位行贿行为与对单位行贿行为的界限是什么?	(42)
51. 单位行贿与个人行贿的界限是什么?	(42)
52. 单位行贿罪如何处罚?	(43)
53. 受贿罪的既遂与未遂的不同观点有哪些?	(43)
54. 如何认定受贿罪的罪数形态?	(45)
55. 如何认定受贿罪的共同犯罪?	(47)
56. 如何区分行贿罪的既遂与未遂?	(48)
57. 对连续行贿如何认定?	(49)
58. 如何区分介绍贿赂罪的既遂与未遂?	(49)
59. 当前商业贿赂的多发领域有哪些?	(51)
60. 医药领域中的商业贿赂如何认定?	(51)
61. 当前医药领域常见的商业贿赂行为有哪几种?	(52)
62. 医药领域中出现商业贿赂的原因是什么?	(53)
63. 对医疗机构中商业贿赂犯罪如何处罚?	(55)
64. 教育领域中的商业贿赂如何认定?	(55)
65. 当前教育领域发生商业贿赂的主要环节有哪些?	(56)
66. 教师收受红包如何处理?	(57)
67. 对学校以及其他教育机构中商业贿赂犯罪 如何处罚?	(57)
68. 工程建设领域的商业贿赂如何认定?	(58)
69. 当前工程建设领域商业贿赂犯罪的特点有哪些?	(60)
70. 当前工程建设领域商业贿赂犯罪的原因是什么?	(61)

71. 当前工程建设领域商业贿赂中有哪六大滋生环节? (63)
72. 工程建设领域商业贿赂如何治理? (64)
73. 政府采购中商业贿赂的现状如何? (66)
74. 政府采购过程中主要贿赂的对象有哪些? (67)
75. 政府采购领域商业贿赂如何治理? (69)
76. 交通领域商业贿赂的现状如何? (70)
77. 交通领域商业贿赂中有哪些多发环节? (72)
78. 交通领域商业贿赂如何治理? (73)
79. 服务行业中商业贿赂的现状如何? (75)
80. 社会中介服务涉足商业贿赂的手段有哪些? (76)
81. 如何治理中介服务领域的商业贿赂? (77)
82. 当前商品零售领域商业贿赂的主要形式是什么? (80)
83. 商品零售领域商业贿赂如何治理? (80)
84. 金融领域商业贿赂的现状如何? (82)
85. 当前金融领域商业贿赂犯罪的特点是什么? (83)
86. 金融领域商业贿赂如何治理? (84)

中编 商业贿赂犯罪案例分析

- 第一章 非国家工作人员受贿罪 (89)
 - 问题一：关于非国家工作人员收受贿赂的认定 (90)
 - 问题二：关于非国家工作人员在经济往来中收受贿赂行为的认定 (94)
 - 问题三：关于国家工作人员与非国家工作人员共同收受贿赂行为的认定 (98)
- 第二章 对非国家工作人员行贿罪 (105)
 - 问题：关于对非国家工作人员行贿罪的认定 (105)
- 第三章 受贿罪 (111)
 - 问题一：关于对受贿罪的认定 (112)

问题二：关于以赌博形式收受贿赂的认定	(120)
问题三：关于利用职务之便为他人谋取利益的认定	(133)
问题四：关于贿赂范围的认定	(145)
问题五：关于共同受贿的认定	(152)
第四章 单位受贿罪	(168)
问题一：关于单位受贿罪的认定	(168)
问题二：关于单位以回扣形式收受钱物的认定	(173)
第五章 行贿罪	(177)
问题：关于行贿罪的认定	(177)
第六章 对单位行贿罪	(187)
问题：关于对单位行贿罪的认定	(187)
第七章 介绍贿赂罪	(192)
问题一：关于介绍贿赂罪的认定	(192)
问题二：关于介绍贿赂与居间的区分	(207)
问题三：关于介绍贿赂罪未遂形态的认定	(212)
第八章 单位行贿罪	(217)
问题一：关于单位行贿罪的认定	(217)
问题二：关于“一人公司”单位行贿罪和 行贿罪的区分	(224)

下编 商业贿赂相关政策法规

中华人民共和国刑法（节录）

（1979年7月1日第五届全国人民代表大会第二次会议通过 1997年3月14日第八届全国人民代表大会第五次会议修订 1997年3月14日中华人民共和国主席令第83号公布 自1997年10月1日起施行）

..... (235)

中华人民共和国刑法修正案（四）（节录）

（2002年12月28日第九届全国人民代表大会常务委

- 员会第三十一次会议通过 2002 年 12 月 28 日中华人民共和国主席令第 83 号公布施行) (241)
- 中华人民共和国刑法修正案(六)(节录)
(2006 年 6 月 29 日第十届全国人民代表大会常务
委员会第二十二次会议通过 2006 年 6 月 29 日中华
人民共和国主席令第 51 号公布实施) (241)
- 中华人民共和国反不正当竞争法(节录)
(1993 年 9 月 2 日第八届全国人民代表大会常务
委员会第三次会议通过 1993 年 9 月 2 日中华人民共
和国主席令第 10 号公布 自 1993 年 12 月 1 日起
施行) (242)
- 中华人民共和国对外贸易法(节录)
(1994 年 5 月 12 日第八届全国人民代表大会常务委
员会第七次会议通过 2004 年 4 月 6 日第十届全国
人民代表大会常务委员会第八次会议修订) (243)
- 中华人民共和国建筑法(节录)
(1997 年 11 月 1 日第八届全国人民代表大会常务委
员会第二十八次会议通过 1997 年 11 月 1 日中华人
民共和国主席令第 91 号公布) (243)
- 中华人民共和国价格法(节录)
(1997 年 12 月 29 日第八届全国人民代表大会常务
委员会第二十九次会议通过 1997 年 12 月 29 日中
华人民共和国主席令第 92 号公布) (244)
- 中华人民共和国税收征收管理法(节录)
(2001 年 4 月 28 日第九届全国人民代表大会常务委
员会第二十一次会议通过 2001 年 4 月 28 日中华人
民共和国主席令第 49 号公布) (244)
- 中华人民共和国政府采购法(节录)
(2002 年 6 月 29 日第九届全国人民代表大会常务委
员会第二十八次会议通过 2002 年 6 月 29 日中华人

民共和国主席令第 68 号公布)	(244)
人民检察院侦查贪污贿赂犯罪案件工作细则 (试行)	
(1991 年 4 月 8 日 高检发〔1991〕第 23 号)	(245)
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	
(1992 年 6 月 18 日 高检发贪检字〔1992〕39 号 发布)	(261)
最高人民检察院关于加强预防职务犯罪工作的意见	
(1999 年 1 月 29 日)	(262)
最高人民法院 最高人民检察院关于在办理受贿犯罪 大要案的同时要严肃查处严重行贿犯罪分子的通知	
(1999 年 3 月 4 日 高检会〔1999〕1 号)	(266)
最高人民检察院关于人民检察院直接受理立案侦查案件 立案标准的规定 (试行) (节录)	
(1999 年 8 月 6 日由最高人民检察院第九届检察委 员会第四十一次会议通过 高检发释字〔1999〕2 号 自 1999 年 9 月 16 日起施行)	(267)
最高人民检察院关于印发《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》的通知	
(1999 年 11 月 8 日 高检发〔1999〕27 号)	(273)
最高人民检察院 公安部关于经济犯罪案件追诉标准 的规定 (节录)	
(2001 年 4 月 18 日)	(280)
最高人民检察院 中共中央企业工作委员会 国家经济 贸易委员会关于共同做好国有企业中贪污贿赂犯罪 预防工作的通知	
(2001 年 7 月 18 日 高检会〔2001〕7 号)	(281)
最高人民检察院 中共中央金融工作委员会 中国 人民银行 中国证券监督管理委员会 中国保险 监督管理委员会关于在金融系统共同开展预防职	

- 务犯罪工作的通知
(2001年8月1日 高检会〔2001〕6号) (284)
- 最高人民法院 国家发展计划委员会 建设部 交通部
水利部关于在工程建设领域共同开展预防职务犯罪
工作中加强联系配合的通知
(2001年10月18日 高检会〔2001〕8号) (286)
- 最高人民法院 关于佛教协会工作人员能否构成受贿罪
或者公司、企业人员受贿罪主体问题的答复
(2003年1月13日 〔2003〕高检研发第2号) (289)
- 最高人民法院 关于集体性质的乡镇卫生院院长利用
职务之便收受他人财物的行为如何适用
法律问题的答复
(2003年4月2日 〔2003〕高检研发第9号) (289)
- 最高人民法院 关于受理行贿犯罪档案查询的
暂行规定
(2006年3月4日) (290)
- 最高人民法院 关于办理违反公司法受贿、侵占、
挪用等刑事案件适用法律若干问题的解释
(1995年12月25日 法发〔1995〕23号) (291)
- 最高人民法院 关于对贪污、受贿、挪用公款犯罪分子
依法正确适用缓刑的若干规定
(1996年6月26日 法发〔1996〕21号) (292)
- 最高人民法院 监察部 关于执行《中华人民共和国
行政监察法》第二十一条若干问题的规定
(1998年10月13日 监发〔1998〕3号) (293)
- 最高人民法院 关于国家工作人员利用职务上的便利
为他人谋取利益离退休后收受财物行为如何
处理问题的批复
(2000年6月30日 由最高人民法院审判委员会第1121
次会议通过 2000年7月13日 最高人民法院公告公布)

自 2000 年 7 月 21 日起施行 法释〔2000〕21 号)	(294)
最高人民法院审理贪污、职务侵占案件如何认定 共同犯罪几个问题的解释 (2000 年 6 月 27 日由最高人民法院审判委员会第 1120 次会议通过 自 2000 年 7 月 8 日起施行 法释〔2000〕 15 号)	(295)
最高人民法院 最高人民检察院关于印发《关于办理 受贿刑事案件适用法律若干问题的意见》的通知 (2007 年 7 月 8 日 法发〔2007〕22 号)	(295)
最高人民法院 最高人民检察院印发《关于办理商业 贿赂刑事案件适用法律若干问题的意见》的通知 (2008 年 11 月 20 日 法发〔2008〕33 号)	(298)

上 编
商业贿赂犯罪知识问答

1. 商业贿赂犯罪是如何发展演变的?

治理商业贿赂是2006年中央确定的反腐倡廉的一项重点工作,依法查处商业贿赂案件,是专项治理工作的一项重要任务,是反腐倡廉取信于民的重要措施,也是司法机关和执纪执法机关的一项重要职责。对商业贿赂案件特别是大案要案的查处态度越坚决,惩处违法犯罪分子越有力,就越能增强教育的说服力、制度的约束力和监管的威慑力,从而有效遏制商业贿赂滋生蔓延的势头。

商业贿赂作为商业内幕的一部分,在市场经济出现之初被视为商业习惯,政府并未制定法规予以管理和干预。在一些情况下,商业上的行贿,被世界各国承认为商业经营的传统做法。但是随着商品经济的不断发展,商业贿赂对于自由竞争的经济秩序的破坏作用日渐突出。一些国家对商业贿赂作出界定,并制定措施予以控制。而我国,商业贿赂从违法行为发展到商业贿赂犯罪也经历了一个发展过程。

并非所有的商业贿赂行为均构成商业贿赂犯罪。只有其社会危害性达到了一定的严重程度,才能以犯罪论处。否则,将作为一种非法行为予以民事或者行政管制。在我国的《中华人民共和国反不正当竞争法》(以下简称《反不正当竞争法》)中,规定了对于商业贿赂行为的三种管制措施:民事管制、行政管制和形式管制。前两者是最基本和最常用的措施,规定的也比较具体。如该法第20条规定:“经营者违反本法规定,给被侵害的经营者造成损害的,应当承担损害赔偿责任,……被侵害的经营者的合法权益受到不正当竞争行为损害的,可以向人民法院提起诉讼。”第22条规定了对商业贿赂的行政处罚,“根据情节处以1万元以上20万元以下的罚款,有违法所得的,予以没收”。

中国改革开放以前对于商业贿赂的刑事制裁是与反公职人