

JIANCHA JIGUAN CHABAN SHEQI ANJIAN
SHIWU WENTI YANJIU
YI KUANYANXIANGJI XINGSHI ZHENGCE WEI SHIJIAO

检察机关查办涉企案件 实务问题研究

——以宽严相济刑事政策为视角

周如郁 丁寰翔 徐 敏 / 著



中国检察出版社

检察机关查办涉企案件 实务问题研究

——以宽严相济刑事政策为视角

周如郁 丁寰翔 徐 敏 著

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

检察机关查办涉企案件实务问题研究：以宽严相济刑事政策为视角/
周如郁，丁寰翔，徐敏著. 北京：中国检察出版社，2009. 10
ISBN 978 - 7 - 5102 - 0166 - 0

I. 检… II. ①周…②丁…③徐… III. ①刑事政策 - 研究 - 中国
②企业法 - 研究 - 中国 IV. D924. 04 D922. 291. 914

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 176295 号

检察机关查办涉企案件实务问题研究

——以宽严相济刑事政策为视角

周如郁 丁寰翔 徐敏 著

出 版 人：袁其国

出版发行：中国检察出版社

社 址：北京市石景山区鲁谷西路5号 (100040)

网 址：中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电子邮箱：zgjccbs@vip. sina. com

电 话：(010)68639243(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销：新华书店

印 刷：三河鑫鑫科达彩色印刷包装有限公司

开 本：720mm×960mm 16 开

印 张：15.5 印张

字 数：225 千字

版 次：2009 年 11 月第一版 2009 年 11 月第一次印刷

书 号：ISBN 978 - 7 - 5102 - 0166 - 0

定 价：32.00 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

序

2009年9月15日，美国雷曼兄弟公司申请破产保护，席卷全球的金融危机骤然而至。在金融危机的大背景下，如何帮助我国企业应对危机促进发展，从而最大限度地降低宏观经济环境变化对区域经济社会发展的影响，既是政府需要努力克服和解决的问题，也是我们检察机关立足职能、服务大局的职责所在。面对全球金融寒冬下严峻的经济形势，全国各级检察机关纷纷行动起来，在履行好检察机关法律监督职责的同时，寻求更好地服务和保障经济发展的良方，比如说，有的检察院对查办涉企案件就作了一些有利于企业发展的特殊规定。需要指出的是，由于缺乏一个统一的涉企案件办理模式，各地对涉企案件的处理尺度不尽相同，甚至大相径庭，这样无疑不利于法制统一，不利于维护社会公平正义。因此，对检察机关查办涉企案件的实务问题进行研究，不仅有深刻的理论意义，也有重大的现实意义。

任何一项检察制度的发展，都离不开理论研究专家的辛勤付出，更离不开检察机关工作人员尤其是基层检察工作者的积极参与。我欣慰地看到，浙江省宁波市江东区人民检察院检察长周如郁同志和浙江万里学院丁寰翔副教授、徐敏副教授合作完成的《检察机关查办涉企案件实务问题研究》即将正式出版。这是高校研究机构与基层司法机关以科研为纽带，形成良性互动机制的有益探索，是新形势下“检校合作”的典范。

近年来，宁波市江东区人民检察院在周如郁检察长的带领下，努力打造“公正和谐、务实创新”的江东检察精神，坚持检察工作可持续发展思路，在业务工作突飞猛进的同时，立足实践，跟踪前沿，不断加强检察理论研究，取得了丰硕成果。尤为难能可贵的是，周如郁检察长不仅思想上高度重视检察理论研究工作，还身体力行，率先垂范，在繁冗的公务之余积极撰写

检察机关查办涉企案件实务问题研究

各种理论文章，本书就是作者近一年来重点研究的新成果。

本书以宽严相济刑事司法政策为视角，辅之于真实案例，系统地阐述了检察机关在检察环节的各个阶段处理涉企案件的方式方法。综观全书，虽尚有不足，但总体而言，既有宏观叙事，又有微观视角，既有本土分析，又有比较考察，既有实践研究，又有理论高度，行文流畅规范，论述可圈可点，在观点和方法上时有创新显现，值得一读。

是为序。

刘宪权*

2009年10月18日

* 中国刑法学研究会副会长，华东政法大学法律学院院长，教授，博士生导师。

前 言

宽严相济刑事政策是在对“严打”刑事政策的理性反思和对犯罪的科学认识以及提出建设社会主义和谐社会的基础上，结合当前的治安形势、司法资源紧张的状态和国际上“轻轻重重”两极刑事政策的趋势下提出的，它已经成为我国刑事司法的基本刑事政策。在构建和谐社会的背景下，检察机关如何理解和运用宽严相济刑事政策，已经成为检察工作的工作重点。当前，宽严相济刑事政策还没有在全国性刑事立法中得以体现和形成明确统一的有系统的理论的情况下，检察机关如何根据最高人民检察院《关于在检察工作中贯彻宽严相济刑事司法政策的若干意见》，在遵守刑事法治原则的基础上，科学贯彻宽严相济刑事政策，需要我们以积极的态度进行探索并在司法实践中得以体现。

随着社会主义市场经济体制的深化，企业主体在国家经济发展中的地位愈显重要，并且对社会稳定与发展的影响日益加大。2008年起始的国际金融危机使我国的企业运行受到了前所未有的冲击，部分企业倒闭或者破产，许多企业损失较大，生产萎缩，影响了经济的平稳发展和社会就业，同时涉企案件也出现了上升势头。检察机关在落实科学发展观的过程中，如何以服务发展为大局、建设和谐社会为目标，在查办涉企犯罪案件时，办案讲究策略，工作注重方法，确保涉企犯罪案件的处理达到法律效果、政治效果和社会效果的有机统一，成为在检察工作中认真贯彻宽严相济刑事政策的重要内容。

鉴于以上情况，我们围绕宽严相济刑事政策与检察职能的发挥及其在涉企案件的运用等问题，借鉴相关资料和司法实践，作为课题，进行探索与研究，形成本书的基本内容，旨在为推动检察理论与检察实务的发展贡献出一

检察机关查办涉企案件实务问题研究

份小小的力量。在课题研究中,收集和借鉴了许多专家、学者和实务工作者的著作和文章,在此深表谢意。由于课题研究时间短,加上作者本身知识功底不厚,本书有不足之处,敬请各位读者批评、指正,并给予谅解。

作 者

2009年9月29日

目 录

序 / 1

前言 / 1

第一章 宽严相济刑事政策的时代解读 / 1

一、刑事政策的概念及其特征 / 1

二、宽严相济刑事政策的基本内涵和运用应把握的内容 / 3

（一）宽严相济刑事政策的基本内涵 / 3

（二）运用宽严相济刑事政策的基本要求 / 7

（三）把握宽严相济刑事政策的基本环节 / 10

（四）宽严相济刑事政策的现实性质 / 11

三、宽严相济刑事政策的产生背景和演变回顾 / 14

（一）宽严相济刑事政策的产生背景 / 14

（二）我国刑事政策演变回顾 / 19

四、宽严相济刑事政策的理论基础 / 23

（一）我国传统司法文化是宽严相济刑事政策的思想基础 / 23

（二）兼顾公正与功利、公正与人道是宽严相济刑事政策的
价值观念基础 / 25

（三）社会二元结构的构建是宽严相济刑事政策的社会基础 / 28

（四）刑罚个别化是宽严相济刑事政策的刑罚理论支持 / 30

（五）刑法学中的谦抑思想是宽严相济刑事政策的理念源泉 / 31

五、宽严相济刑事政策的价值评价 / 32

（一）宽严相济的刑事政策体现了自由价值和秩序价值的平
衡、统一和协调的取向 / 33

检察机关查办涉企案件实务问题研究

(二) 宽严相济的刑事政策还体现了有效率的公正的价值取向 / 34

第二章 当前涉企案件概述 / 35

一、企业在社会中的地位与作用 / 35

二、当前涉企案件的概念与划分 / 36

(一) 涉企案件的概念 / 37

(二) 涉企案件的划分 / 39

三、当前最常见的涉企刑事案件简论 / 40

(一) 企业作为犯罪主体的涉企案件简论 / 40

(二) 其他组织或者个人对企业实施犯罪的涉企案件 / 50

(三) 企业的员工在生产经营管理过程中的职务犯罪案件 / 52

四、当前涉企案件的主要特点 / 56

(一) 涉企案件中涉及的罪名较多且有些案件涉案金额较大 / 56

(二) 涉企案件的主体较为复杂且群发性纠纷有明显上升的趋势 / 58

(三) 涉企案件的发案时段比较集中且呈现出高发的态势 / 59

(四) 涉企案件的企业规模以中小型企业为主且偏重于
传统的制造业 / 59

(五) 涉企案件中新型案件大量出现且适用法律困难 / 59

五、当前涉企刑事案件给社会造成的主要危害 / 60

(一) 破坏了和谐的社会关系, 严重危害了社会的正常管理秩序 / 60

(二) 严重损害了国家的经济利益 / 61

(三) 严重影响了企业的自身生存与发展 / 61

六、当前涉企案件特点、危害的成因分析 / 63

(一) 企业内部管理体制不规范 / 63

(二) 企业自身实力不强, 抗风险能力明显较弱 / 64

(三) 不少企业法律意识不强, 信用缺失 / 64

(四) 法律的权威在全社会没有被广泛地尊重 / 65

(五) 社会对企业的服务体系建设还不健全 / 66

第三章 运用宽严相济刑事政策处理涉企案件应把握的问题 / 68

一、宽严相济刑事政策与检察工作 / 68

(一) 宽严相济刑事政策视野中的检察法律监督 / 68

(二) 宽严相济刑事政策与检察监督职能的表现 / 69

(三) 检察机关贯彻宽严相济刑事政策应坚持的原则 / 71

(四) 检察机关贯彻宽严相济刑事政策应把握的问题 / 72

二、运用宽严相济的刑事政策处理涉企案件应处理好的关系 / 75

(一) 正确处理好促进经济平稳较快发展和促进检察工作自身发展的关系 / 75

(二) 区别对待不同的涉企案件, 妥善处理好打击与预防的关系 / 77

(三) 正确处理执法法律效果与社会效果之间的关系 / 78

(四) 与法院、公安机关处理好关系, 保证宽严相济刑事政策的一贯性 / 79

三、运用宽严相济刑事政策处理涉企案件的意义分析 / 80

(一) 体现立法宗旨、实现司法价值 / 80

(二) 促进经济的稳步增长 / 80

(三) 维护社会稳定, 促进社会和谐 / 81

第四章 涉企案件侦查监督与宽严相济刑事政策 / 84

一、涉企案件侦查监督过程中贯彻宽严相济刑事政策的必要性 / 84

(一) 涉企案件侦查监督是贯彻和实现宽严相济刑事政策的重要环节 / 84

(二) 涉企案件侦查监督中贯彻宽严相济刑事政策是现代刑事司法的要求 / 85

二、涉企案件的审查逮捕与宽严相济刑事政策 / 86

(一) 正确审查逮捕是实现宽严相济刑事政策的重要保障 / 86

(二) 充分认识我国现行刑事强制措施的运用与宽严相济刑事政策的冲突 / 87

(三) 宽严相济刑事政策下审查逮捕职能的运用 / 91

- (四) 完善涉企案件审查逮捕程序中贯彻宽严相济刑事政策的具体制度、措施 / 98
- (五) 加强对可替代强制措施适用 / 101
- 三、涉企案件立案监督与宽严相济刑事政策 / 102
 - (一) 明确刑事立案监督在贯彻宽严相济刑事政策中的重要性 / 102
 - (二) 充分把握刑事立案监督的内涵和存在的问题 / 103
 - (三) 贯彻宽严相济刑事政策做好刑事立案监督的思考与建议 / 106
- 四、涉企案件侦查活动监督与宽严相济刑事政策 / 111
 - (一) 充分认识侦查活动监督在贯彻宽严相济刑事政策中的重要性 / 112
 - (二) 正视侦查活动监督存在的问题 / 113
 - (三) 侦查活动监督在贯彻宽严相济刑事政策中的思考和对策 / 115
- 五、侦查监督在贯彻宽严相济刑事政策过程中对涉企案件处理的体现 / 119
- 第五章 涉企职务犯罪侦查与宽严相济刑事政策 / 123
 - 一、涉企职务犯罪概述 / 123
 - (一) 涉企职务犯罪的概念 / 123
 - (二) 涉企职务犯罪的构成要件 / 126
 - (三) 涉企职务犯罪高发的原因 / 126
 - (四) 涉企职务犯罪的社会危害 / 130
 - 二、在涉企职务犯罪侦查工作中贯彻宽严相济刑事政策的必要性 / 132
 - 三、宽严相济刑事政策在涉企职务犯罪侦查中的运用 / 135
 - (一) 初查阶段 / 135
 - (二) 立案阶段 / 136
 - (三) 侦查阶段 / 137
 - (四) 侦查终结阶段 / 139
 - 四、宽严相济刑事政策在涉企职务犯罪侦查中的运用机制创新 / 143
 - (一) 建立完善侦查一体化机制 / 143

(二)	总结完善侦查交易制度 / 146
(三)	建立答疑说理制度 / 147
(四)	建立正名制度 / 148
(五)	完善反贪查案工作考评机制 / 149
五、	涉企职务犯罪的预防 / 150
(一)	完善制度、堵塞漏洞, 铲除腐败土壤, 是预防涉企职务犯罪的重中之重 / 151
(二)	加强监督制约, 防止权力滥用 / 152
(三)	完善相应的法律法规, 为预防涉企职务犯罪提供法律依据 / 152
(四)	加强反腐倡廉教育, 构筑思想防线 / 154
(五)	积极培育民间组织, 重视民间组织在预防涉企职务犯罪中的作用 / 154
第六章	涉企案件审查起诉与宽严相济刑事政策 / 156
一、	涉企案件审查起诉在贯彻宽严相济刑事政策中的地位与应遵守的原则 / 156
(一)	审查起诉在贯彻宽严相济刑事政策中的地位和意义 / 156
(二)	审查起诉在贯彻宽严相济刑事政策中应遵守的原则 / 157
二、	涉企案件审查起诉在贯彻宽严相济刑事政策中存在的不足及其应把握的问题 / 160
(一)	审查起诉在贯彻宽严相济刑事政策中存在的不足 / 160
(二)	审查起诉在贯彻宽严相济刑事政策中应把握的问题 / 163
三、	相对不起诉与宽严相济刑事政策 / 166
(一)	相对不起诉在贯彻宽严相济刑事政策中的价值 / 167
(二)	相对不起诉与宽严相济刑事政策不相协调的方面 / 168
(三)	完善相对不起诉之建议 / 171
四、	刑事和解制度与宽严相济刑事政策 / 175
(一)	刑事和解制度在贯彻宽严相济刑事政策中的价值 / 175
(二)	刑事和解制度是落实宽严相济刑事政策的重要途径 / 178

检察机关查办涉企案件实务问题研究

(三) 刑事和解适用中的具体法律问题 / 179

(四) 刑事和解在实践中出现的问题 / 180

(五) 关于完善刑事和解的有关建议 / 181

五、充分认识抗诉工作的重要性,正确行使刑事抗诉权 / 182

(一) 要高度重视刑事抗诉工作,树立敢于抗诉的思想 / 182

(二) 要加强对办案工作的内部监督,使抗诉工作制度化
和规范化 / 183

(三) 检察院要尽量减少与法院进行横向的案件沟通 / 183

(四) 上级检察机关要加强对下级检察机关抗诉工作的指导 / 183

六、审查起诉在贯彻宽严相济刑事政策过程中,对涉企案件的处理
理例举 / 184

(一) 该严则严,通过“会诊”及时、依法、严厉追诉犯罪 / 184

(二) 依法当宽则宽,灵活服务企业 / 184

(三) 讲究办案方式方法,维护企业利益和社会稳定 / 185

(四) 提前介入,通过调节化解矛盾 / 186

(五) 合理运用相对不起诉制度,体现轻刑化政策 / 186

第七章 在处理涉企案件中贯彻宽严相济刑事政策的对策建议 / 187

一、充分认识贯彻宽严相济刑事政策中存在的不足和问题 / 187

(一) 理论上,还没有形成较为完整的体系 / 187

(二) 立法上,存在刑事法律滞后的现象 / 188

(三) 实践中,缺乏可操作性和激励机制 / 188

二、正确处理好贯彻宽严相济刑事政策与坚持刑事司法基本原
则的关系 / 189

(一) 罪刑法定原则 / 189

(二) 刑法面前人人平等原则 / 190

(三) 罪责刑相适应原则 / 191

(四) 正当程序原则 / 191

三、如何在处理涉企案件等过程中更好地贯彻宽严相济刑事政策 / 192

(一) 刑罚结构的合理调整 / 192

(二) 改革、创新和完善刑事司法制度 / 194

四、建构处理涉企案件机制的建议 / 196

(一) 改变工作职能观念, 服务经济社会发展大局 / 196

(二) 探索涉企案件检察工作领域, 加强涉企案件信息畅通与研究 / 197

(三) 总结处理涉企案件经验, 创新服务经济社会发展机制 / 198

附录: / 201

最高人民检察院关于在检察工作中贯彻宽严相济刑事司法政策的若干意见 / 201

最高人民检察院关于依法快速办理轻微刑事案件的意见 / 209

人民检察院审查逮捕质量标准(试行) / 212

人民检察院办理不起诉案件质量标准(试行) / 222

最高人民法院 最高人民检察院印发《关于办理职务犯罪案件认定自首、立功等量刑情节若干问题的意见》的通知 / 227

第一章 宽严相济刑事政策的时代解读

一、刑事政策的概念及其特征

政策是人类社会发展到一定历史阶段的产物，是随着阶级、集团、国家、社会阶层和政党等的出现而逐渐形成的一种与政治、经济、社会管理、社会组织和集团利益相关的一种含有价值目标的策略。^① 所以，政策是一种导向性的要求。在我国，政策往往表现为政府或者国家针对某一领域的倾向。因此，“政策是国家、政党、团体为实现一定时期的任务和目标而规定的行为准则和方针的总和。”^②

政策在刑事领域的运用就成了刑事政策。关于刑事政策的概念，从来没有一个确切的界定或统一的概说，不同的学者有不同的观点。刑事政策作为一种观念状态的东西，它是随着国家、阶级、犯罪、法律的产生而产生的，但“刑事政策”作为名词的提法是近代才出现的。据查，“刑事政策”一词，最早是在 1803 年德国刑法学家费尔巴哈所著的《刑法教科书》中使用，他认为：“刑事政策是国家据以与犯罪作斗争的惩罚措施的总和”，“刑事政策是立法国家的智慧。”此后，刑事政策概念沉寂至 20 世纪初德国刑法学家冯·李斯特的复兴和发展，李斯特认为，“刑事政策是国家和社会据以与犯罪作斗争的原则的总和。”并将刑事政策分为“最广义说、广义说和

① 陈剑虹主编：《宽严相济刑事政策在检察工作中的运用》，中国检察出版社 2007 年版，第 43 页。

② 兰秉洁、刁田丁主编：《政策学》，中国统计出版社 1994 年版，第 3 页。

狭义说”。最广义说是指“刑事政策系以研究犯罪原因及刑罚之作用为基础之各种原则，从而国家乃依此原则借刑罚及类似制度对犯罪展开斗争之谓也”。广义说是指“刑事政策系国家以刑罚及类似刑罚之各种制度为手段，而与犯罪展开斗争之各种原则之整体也”。狭义说是指“刑事政策并非针对社会关系，而系对个人发生作用者，因此它是以在个人生活现象所发生之犯罪为对象，唯此并非达成既定目的之唯一手段，而应与个人之改善教育为任务之全部处置共同发生作用也”。另外，李斯特还提出了影响至今的至理名言——“最好的社会政策是最好的刑事政策”。刑事政策客观上存在一定的层次，从我国的现状出发，我们现在所讲的刑事政策应该属于最广义，也即如法国著名刑事政策学家马克·安赛尔认为的“刑事政策是由社会，实际上也就是由立法者和法官们在认定法律所惩罚的犯罪，保护‘高尚公民’时所作出的选择”。^① 有学者指出“刑事政策是国家或执政党基于本国犯罪现象和犯罪原因的科学分析，依据本国犯罪态势制定的，依靠其权威推行的，通过指导刑事立法和刑事司法，实现惩罚犯罪和预防犯罪而采取的策略和措施的总称”。也属于广义之说。^② 而广义的刑事政策需要不同的司法领域和环节进一步细化为相应的原则与制度，就形成了狭义的刑事政策。因此，刑事政策是个相对动态的概念，一般是指国家决策机构基于某个阶段社会治理目标的需要而提出的预防、控制和惩治犯罪的策略态度。当然，不同的刑事政策体现了对付犯罪的不同的理念。

刑事政策具有如下特征：一是合宪性。刑事政策必须符合国家宪法，不得与宪法相冲突，它的制定必须以遵守宪法为前提，体现宪法精神。二是导向性。刑事政策反映国家对付犯罪的意志倾向，体现国家的刑事立法精神、刑事司法和刑事执行趋势，是指导和调节刑事立法、刑事司法、刑事执行的

^① 孙文红著：《刑事政策视野中的司法理念》，中国检察出版社2006年版，第1—2页。

^② 张碧波、周德锋：《宽严相济刑事政策研究》，来源 <http://china.findlaw.cn/su-song/xingshizhishi/kljdxszc/557.html>。

准则。三是宏观性。刑事政策主要为刑事立法、刑事司法、刑事执行的运作提供宏观性的方向指导和工作思路,惩治和预防犯罪的具体依据只能是刑法、刑事诉讼法等基本法律,刑事政策不能代替刑事法律。四是开放性。刑事政策是一个相对活跃的动态的开放系统,它的存在和发展是一个不断吸收外界信息、不断适应和影响民主法治进程的过程,是一个不断自我调节自我完善内部结构的过程。五是综合性。刑事政策主体和载体的层次性、对象和目的的双重性、种类和手段的多样性,充分体现了刑事政策的综合性。六是时段性。刑事政策受所处政治经济条件的影响,受社会环境和犯罪态势的制约,不同生产力条件下调处社会矛盾的手段不同,因而不同国家不同历史背景下防治犯罪的方略也不同,表现的刑事政策也就有区别。^①

二、宽严相济刑事政策的基本内涵和运用应把握的内容

宽严相济刑事政策是现阶段我国确定的基本刑事政策,应当坚定不移地予以贯彻执行。但是由于宽严相济刑事政策重在导向,其实际的基本内涵还没有获得人们真正的共识,因此,在贯彻宽严相济刑事政策的时候,把握宽严相济刑事政策的基本内涵显得非常重要。在把握宽严相济刑事政策的基本内涵的基础上,把握运用宽严相济刑事政策的基本要求内容。

(一) 宽严相济刑事政策的基本内涵

理解宽严相济刑事政策的基本内涵就要科学界定“宽”、“严”、“济”。结合学者和司法部门的观点和规定,对宽严相济刑事政策的基本内涵进行如下展开:

陈兴良教授关于宽严相济刑事政策的基本内涵的界定,^② 学界比较认同,下面结合陈兴良教授的观点对宽严相济刑事政策的基本内涵进行概括。

^① 张碧波、周德锋:《宽严相济刑事政策研究》,来源 <http://china.findlaw.cn/susong/xingshizhishi/kljdxszc/557.html>。

^② 陈兴良:《宽严相济的刑事政策研究》,载《法学杂志》2006年第1期,第20—23页。