

贪污贿赂犯罪案件



重点难点疑点新释新解

倪泽仁◇主编

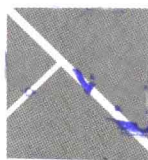
本书依据最新修订的《中华人民共和国刑事诉讼法》、《人民检察院刑事诉讼规则（试行）》及相关司法解释、公诉、辩护、审判方面遇到的重点难点疑点，借鉴了中国现阶段反贪污贿赂犯罪的成熟经验和研究成果，而且结合疑难实务问题作出了理论和实践的论证探索，为司法机关查处和正确认定贪污贿赂职务犯罪提供了程序、实体两方面的指导和依据。

WU HUI LU FANZUI ANJIAN
NGDIAN NANDIAN YIDIAN
SHI XINJIE

中国检察出版社

贪污贿赂犯罪案件 重点难点疑点新释新解

倪泽仁◇主编



HUI LU FAN ZUO AN JIAN
DIAN NAN DIAN YI DIAN
XIN JIE

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

贪污贿赂案件重点难点疑点新释新解 / 倪泽仁主编. —北京: 中国检察出版社, 2013. 10

ISBN 978 - 7 - 5102 - 0996 - 3

I. ①贪… II. ①倪… III. ①贪污贿赂罪 - 案例 - 中国

IV. ①D924. 392. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 217622 号

贪污贿赂案件重点难点疑点新释新解

倪泽仁 主编

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区香山南路 111 号 (100144)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjccbs. com)

电 话: (010)88960622(编辑) 68650015(发行) 68636518(门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市西华印务有限公司

开 本: 720mm × 960mm 16 开

印 张: 26. 75 印张

字 数: 490 千字

版 次: 2013 年 10 月第一版 2013 年 10 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 0996 - 3

定 价: 58. 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

主 编：倪泽仁

副主编：周洪波 王作士

撰稿人：（以姓氏笔画为序）

方海明	王作士	刘忠义	任彩晖	向芙蓉
陈耀武	张 斌	杨矿生	杨正彤	杨健涛
余辉胜	周洪波	岳向阳	岳 然	赵 铭
赵春风	倪泽仁	倪承山	寇 伟	桑月鹏
常海光	黄 成	黄广进	谢志强	焦 阳

修订说明

《贪污贿赂犯罪检察实务疑难问题解析》出版以来，深受法律从业人员的好评，先后被最高人民检察院和许多省、市、自治区人民检察院作为职务犯罪侦查的培训教材，且于2013年再版印刷更名为《贪污贿赂案件重点难点疑点新释新解》。

2013年1月1日，新修改的《中华人民共和国刑事诉讼法》实施后，我们立即邀请了刑法学教授和资深司法学者，组织了国家检察官学院，四川省成都市人民检察院，北京市人民检察院，昌平区人民检察院，广东省东莞市、中山市人民检察院，海南省海口市美兰区人民检察院，浙江省湖州市人民检察院，河南省荣阳市人民检察院，广东省广州市中级人民法院，新疆建设兵团十二师检察院，北京市紫光达、中同、中剑律师事务所等具有法学硕士以上学位且身居侦查、公诉、辩护、审判一线的检察官、法官、刑辩律师，严格依照新刑事诉讼法的规定，并结合最高人民检察院修订施行的《人民检察院刑事诉讼规则（试行）》和最高人民法院公布施行的《关于适用〈中华人民共和国刑事诉讼法〉的解释》，对本书进行了全面的升级修订。

此次修订，不但系统总结了近年来在贪污贿赂犯罪侦查、公诉、辩护、审判方面遇到的新情况、新问题，借鉴了中国现阶段反贪污贿赂犯罪的成熟经验和研究成果，而且结合疑难实务问题作出了理论和实践的论证探索，为司法机关依法查处和正确认定上述职务犯罪提供了程序、实体两方面的指导和依据。

此次修订，保留了原版的体例，以职务犯罪中的六类犯罪为重点，分为诉讼程序篇和实体认定篇两部分，系统、翔实地对每个罪的初查阶段、侦查阶段和公诉阶段的疑难问题，进行了若干小标题

式的论述和解析，凸显了这些法律从业人员娴熟的办案技能、厚重的经验积累、稳健的操控素养和坚实的法理根基。该书对负有职务犯罪侦查、公诉、辩护、审判职能的法律从业人员具有较高的参考指导价值。

本书在修订出版过程中，得到了上述机构的大力协助。北京大学法学院陈兴良教授、中国政法大学曲新久教授、复旦大学法学院马贵翔教授、中国检察理论研究所副所长单民教授。中国检察出版社李健编辑在本书修订出版过程中给予了指导和帮助，在此表示深深的谢意。

倪泽仁

2013年1月于北京西山



程序编 贪污贿赂案件检察实务问题

第一章 贪污挪用犯罪	3
第一节 贪污挪用案件初查中疑难问题	4
一、关于贪污挪用案件的线索	4
二、关于贪污挪用案件的初查方案	8
三、关于“借势初查”问题	12
四、关于贪污挪用案件的初查手段	16
五、关于贪污挪用案件初查的证明问题	22
第二节 贪污挪用案件立案侦查中疑难问题	24
一、关于贪污挪用案件的以事立案问题	24
二、把握贪污挪用案件立案的风险意识	30
三、运用会计资料核查贪污挪用犯罪证据	34
四、关于贪污挪用案件强制措施的运用	41
五、关于贪污挪用案件的询问问题	44
六、关于贪污挪用犯罪嫌疑人的讯问技巧	47
七、关于贪污挪用案件侦查中几项侦查措施的运用问题	52
八、关于贪污挪用犯罪案件侦查中的证据问题	56
九、贪污挪用案件资产的追回	59

第三节 贪污挪用案件公诉中疑难问题	60
一、贪污挪用案件证据的特点	60
二、被告人在法庭上翻供借口分析	62
三、贪污挪用公款案被告人在法庭上翻供的防范	63
四、贪污挪用公款案被告人在法庭上翻供的应对	64
第二章 贿赂犯罪	66
第一节 贿赂案件初查中疑难问题	66
一、贿赂案件的线索问题	66
二、贿赂案件初查取证研究	71
第二节 贿赂案件立案侦查中疑难问题	79
一、目前侦查贿赂犯罪的难点	79
二、侦查中可利用的贿赂犯罪的特点	82
三、贿赂案件的侦查策略	84
四、贿赂案件的审讯策略和技巧	94
五、贿赂犯罪案件的取证工作研究	103
六、贿赂案件中行贿人的取证工作	105
七、几种特殊贿赂案件的侦查方法	106
八、贿赂犯罪侦查过程中应注意的几个问题	112
第三节 贿赂案件公诉中疑难问题	116
一、贿赂案件的审查起诉	116
二、贿赂案件非法证据的排除	123
三、出庭支持公诉	125
四、贿赂案件公诉中的几种特殊情形	128
五、贿赂案件的抗诉	131
第三章 巨额财产来源不明罪	135
第一节 巨额财产来源不明案件立案侦查中疑难问题	135
一、关于合法收入数额的查证	136

二、获取合法收入凭证或依据·····	139
三、讯问犯罪嫌疑人的技巧·····	140
四、关于犯罪嫌疑人的“说明”的查证·····	141
第二节 巨额财产来源不明案件公诉中疑难问题·····	142
一、关于犯罪嫌疑人巨额财产来源不明事实的审查认定·····	142
二、关于自首情节的审查认定·····	143
三、关于“不能说明”的证明标准的把握·····	148
四、关于行为人日常生活支出数额的审查认定·····	149
五、关于对犯罪嫌疑人供述和辩解的审查·····	150
六、关于巨额财产来源不明案的法庭举证·····	151
第四章 隐瞒境外存款罪 ·····	153
第一节 隐瞒境外财产案件初查中疑难问题·····	154
一、主体身份的确定·····	154
二、案件管辖问题·····	155
三、司法协助问题·····	156
第二节 隐瞒境外财产案件立案侦查中疑难问题·····	157
一、隐瞒境外存款罪的立案标准·····	157
二、隐瞒境外财产案件证据的收集·····	157
三、查明境外存款的来源·····	159
第三节 隐瞒境外财产案件公诉中疑难问题·····	160
一、对隐瞒境外财产案件证据的审查·····	160
二、做好出庭预案，出庭支持公诉·····	161
三、全面审查法院判决，做好抗诉准备·····	162
第五章 私分国有财产犯罪 ·····	163
第一节 私分国有财产案件初查中疑难问题·····	163
一、私分国有资产罪的线索来源·····	164
二、私分国有资产罪初查中的疑难问题·····	164

三、私分罚没财物罪的疑难问题·····	169
第二节 私分国有财产案件立案侦查中疑难问题·····	170
一、私分国有资产罪的立案·····	170
二、私分国有资产罪证据的收集·····	170
三、私分国有资产案件证人的询问技巧·····	173
四、私分国有财产案件侦查中其他要注意的问题·····	174
第三节 私分国有财产案件公诉中疑难问题·····	175
一、私分国有资产罪审查起诉中的疑难问题·····	175
二、私分国有财产犯罪提起公诉、出庭支持公诉、抗诉中的 疑难问题·····	178

实体编 贪污贿赂案件法律适用问题

第一章 贪污犯罪·····	185
---------------	-----

第一节 贪污罪罪与非罪中疑难问题·····	185
一、如何认定贪污罪的数额标准与情节标准·····	185
二、如何理解本罪主体国家工作人员中的“公务”·····	186
三、“受委派从事公务”的国家工作人员的认定·····	188
四、“受委托经营和管理国有财产人员”的认定·····	189
五、村民小组组长能否成为贪污罪的主体·····	191
六、村党务人员侵占集体管理的财产能否构成贪污罪·····	192
七、如何把握贪污罪的犯罪对象·····	193
八、无形财产能否成为贪污罪的犯罪对象·····	196
九、违禁品能否成为贪污罪的对象·····	197
十、如何区分贪污行为与滥发奖金行为·····	198
十一、骗取公款用于公务开支如何定性·····	200
十二、如何把握贪污罪的“利用职务上的便利”·····	202

第二节 贪污罪此罪与彼罪中疑难问题·····	203
一、贪污罪与职务侵占罪的界限·····	203
二、贪污罪与侵占罪的界限·····	208
三、贪污罪与诈骗罪的界限·····	212
四、贪污罪与盗窃罪的界限·····	214
五、贪污罪与为亲友非法牟利罪的界限·····	216
六、贪污罪与徇私舞弊低价出售国有资产罪的界限·····	217
第三节 贪污罪共同犯罪中疑难问题·····	219
一、特殊主体的共同贪污行为的认定·····	219
二、不具有身份者与特殊主体内外勾结的共同贪污行为的认定 ·····	220
三、特殊主体与具有特定身份的人的共同贪污行为的认定·····	223
四、贪污罪共同犯罪中的数额认定·····	225
第四节 贪污罪犯罪形态中疑难问题·····	227
一、贪污罪一罪与数罪的界限·····	227
二、贪污罪有无未完成形态·····	230
三、如何正确把握贪污罪既遂与未遂区别的标准·····	232
 第二章 挪用公款犯罪·····	 234
第一节 挪用公款罪罪与非罪中疑难问题·····	235
一、如何理解挪用公款罪的犯罪对象·····	235
二、外汇额度能否视作公款·····	236
三、对挪用公款罪中“使用”的理解·····	237
四、如何理解挪用公款“归个人使用”·····	238
五、如何区分挪用公款与合法借用公款的界限·····	239
六、如何理解“非法活动型”挪用公款犯罪·····	240
七、如何理解“营利活动型”挪用公款犯罪·····	242
八、如何理解“超期未还型”挪用公款犯罪·····	242
九、如何认定挪用公款归还欠款的行为·····	243

十、在将公款挪给他人使用时，如果行为人不知道使用人对 公款的实际用途的，应当如何处理·····	243
十一、如何认定担保中的挪用公款行为·····	244
第二节 挪用公款罪此罪与彼罪中疑难问题·····	245
一、挪用公款罪与挪用资金罪的界限·····	245
二、挪用公款罪与贪污罪的界限·····	246
三、挪用公款罪与挪用特定款物罪的界限·····	250
第三节 挪用公款罪共同犯罪中疑难问题·····	251
一、挪用公款罪共犯中“指使或者策划参与取得挪用款”的 理解·····	251
二、挪用人 与使用人对挪用公款具体用途在主观认识上存在 分歧如何认定·····	252
三、挪用公款罪共犯范围的确定·····	253
四、挪用公款罪共犯的刑事责任分担·····	254
第四节 挪用公款罪犯罪形态中疑难问题·····	254
一、挪用公款罪既遂与未遂的界限·····	254
二、挪用公款进行非法活动构成犯罪的罪数认定·····	255
三、因“公对公”借款收受他人贿赂情形罪数的认定·····	256
 第三章 受贿犯罪·····	 258
第一节 受贿犯罪罪与非罪中疑难问题·····	260
一、受贿罪数额认定中的疑难问题·····	260
二、接受性贿赂是否构成受贿罪·····	263
三、对“国家工作人员收受请托人财物后及时退还或者上交 的，不是受贿”的理解·····	266
四、受贿罪客观要件认定中的罪与非罪问题·····	268
五、受贿故意与谋利目的分离情况的认定处理·····	276
六、单位受贿罪罪与非罪中的疑难问题·····	279
七、利用影响力受贿罪罪与非罪中的疑难问题·····	283

第二节 受贿犯罪此罪与彼罪中疑难问题·····	287
一、受贿罪中的“索贿”和敲诈勒索罪的界限·····	287
二、受贿罪与诈骗罪的区别·····	289
三、受贿罪与贪污罪的界限·····	291
四、单位受贿罪与受贿罪的界限·····	294
五、受贿罪与利用影响力受贿罪的界限·····	296
六、受贿罪与非国家工作人员受贿罪的界限·····	297
第三节 受贿犯罪共同犯罪中疑难问题·····	299
一、国家工作人员和非国家工作人员共同受贿问题·····	299
二、共同受贿犯罪与介绍贿赂罪的区别·····	303
三、受贿罪共同犯罪的定罪原则·····	305
四、单位与单位共同受贿·····	307
五、单位与自然人共同受贿·····	308
第四节 受贿犯罪形态中疑难问题·····	310
一、受贿罪牵连犯按照一罪处罚的观点及理由·····	311
二、受贿罪牵连犯按照数罪并罚的观点及理由·····	312
三、受贿罪牵连犯的司法实践·····	312
四、对受贿罪中行为人“为他人谋利益”又构成其他犯罪应 该数罪并罚·····	314
五、单位受贿罪罪数中的疑难问题·····	316
第四章 行贿犯罪 ·····	318
第一节 行贿犯罪罪与非罪中疑难问题·····	319
一、犯罪主体中涉及的罪与非罪问题·····	319
二、犯罪主观方面涉及的罪与非罪问题·····	322
三、客观方面存在的罪与非罪问题·····	329
四、与受贿犯罪对应的问题·····	335
第二节 行贿犯罪此罪与彼罪中疑难问题·····	338
一、行贿罪与单位行贿罪的界限·····	338

二、单位行贿罪与对单位行贿罪的界限·····	340
三、行贿罪与介绍贿赂罪的区别·····	342
四、行贿罪与向非国家工作人员行贿罪的界限·····	343
第三节 行贿犯罪共同犯罪中疑难问题·····	344
一、单位与自然人共同行贿的定性问题·····	344
二、共同行贿数额的认定问题·····	346
第四节 行贿犯罪形态中疑难问题·····	347
一、行贿犯罪的既未遂认定·····	347
二、行贿犯罪一罪与数罪的界限·····	350
第五章 介绍贿赂犯罪 ·····	352
第一节 介绍贿赂罪罪与非罪中疑难问题·····	352
一、如何认定介绍贿赂罪中的“情节严重”·····	352
二、如何区分介绍贿赂与合法居间行为的界限·····	354
三、在介绍贿赂中,行贿行为和受贿行为对介绍贿赂罪的成立 与否则有何影响·····	354
第二节 介绍贿赂罪此罪与彼罪中疑难问题·····	355
一、介绍贿赂罪与斡旋受贿罪的界限·····	355
二、介绍贿赂罪与诈骗罪的界限·····	356
三、介绍贿赂罪与行贿罪、受贿罪共犯的界限·····	356
第三节 介绍贿赂犯罪形态中疑难问题·····	358
一、介绍贿赂罪既遂与未遂的界限·····	358
二、介绍贿赂罪的未遂、预备和中止·····	359
三、教唆贿赂并介绍贿赂的行为如何处理·····	359
四、间接受贿过程中又介绍贿赂的如何处理·····	360
五、介绍贿赂过程中侵吞贿赂物的行为如何处理·····	360
第六章 巨额财产来源不明罪 ·····	362
第一节 巨额财产来源不明罪罪与非罪中疑难问题·····	363
一、关于巨额财产来源不明罪主体的问题·····	363

二、关于巨额财产来源不明罪的行为问题·····	365
三、对“财产或支出明显超过合法收入，差额巨大”的理解·····	367
四、对“不能说明来源”的准确理解·····	370
五、巨额财产来源不明罪是否应限制“说明时间”的问题·····	371
六、巨额财产来源不明罪“责令说明”的有权机关·····	372
第二节 巨额财产来源不明罪此罪与彼罪中疑难问题·····	373
一、巨额财产来源不明罪与贪污罪、受贿罪的界限·····	373
二、被告人供认其巨额财产或者支出的部分或者全部系贪污 贿赂等其他犯罪所得，但无其他证据进一步证实，应该 如何处理·····	374
三、被告人因巨额财产来源不明罪被定罪判刑后，又查明其 部分或全部非法财产为贪污、受贿等其他犯罪所得应该 如何处理·····	375
第三节 巨额财产来源不明罪共同犯罪中疑难问题·····	375
第四节 巨额财产来源不明罪犯罪形态中疑难问题·····	377
第七章 隐瞒境外存款罪 ·····	379
第一节 隐瞒境外存款罪罪与非罪中疑难问题·····	380
一、如何理解本罪主体的范围·····	380
二、如何理解“境外存款”·····	381
三、如何正确界定“国家规定”的含义·····	382
四、本罪犯罪数额起点如何确定·····	384
第二节 隐瞒境外存款罪此罪与彼罪中疑难问题·····	384
一、隐瞒境外存款罪与逃汇罪的界限·····	384
二、隐瞒境外存款罪与贪污罪、受贿罪的界限·····	385
三、隐瞒境外存款罪和巨额财产来源不明罪的界限·····	386
第八章 私分国有财产犯罪 ·····	387
第一节 私分国有财产犯罪罪与非罪中疑难问题·····	388
一、如何认定“违反国家规定”·····	388

二、“国有资产”的界定	390
三、对私分小金库、账外收入的行为如何认定	392
四、私分国有资产罪是自然人犯罪还是单位犯罪	393
五、混合制公司、事业单位能否成为私分国有资产罪的主体	394
六、单位的分支机构或内设部门能否成为本罪的主体	395
七、如何认定直接责任人员	396
八、如何认定“以单位名义”	397
九、如何理解“集体私分给个人”	398
十、私分国有资产罪与违反财经纪律滥发财物的界限	400
十一、“罚没财物”的范围	401
十二、违法将罚没财物使用权转付给个人如何定性处理	402
第二节 私分国有财产犯罪此罪与彼罪中疑难问题	403
一、私分国有资产罪与贪污罪的界限	403
二、私分国有资产罪与挪用公款罪及挪用特定款物罪的界限	405
三、私分国有资产罪与私分罚没财物罪的界限	406
四、私分国有资产罪与单位受贿罪的界限	406
第三节 私分财产犯罪形态中疑难问题	407
一、私分国有资产犯罪既遂与未遂的界限	407
二、如何认定私分国有资产罪的犯罪中止	408
三、先受贿后私分情形的处理	408

程序编

贪污贿赂案件检察实务问题