



刑法分则实务丛书

主 编 / 刘为波

渎职罪

刑事案例 公诉事实 辩护意见 审判理由 法理评说 审评

公诉事实

公诉人依照法律代表国家
列举犯罪事实
将犯罪嫌疑人送交法庭审理

辩护意见

犯罪嫌疑人及其辩护人
为查明犯罪事实
维护当事人合法权益提出辩护意见

审判理由

法官依法审判
核实证据认定犯罪事实
对被告人做出判决

法理评说

以案说法
评述法律适用
阐明法律释疑解惑

30

中国检察出版社



刑法分则实务丛书

主 编 / 刘为波

刑事案例 诉辩审评

——
渎职罪

中国检察出版社

30

图书在版编目 (CIP) 数据

刑事案例诉辩审评. 渎职罪/刘为波主编. —北京: 中国检察出版社, 2014. 2
ISBN 978 - 7 - 5102 - 1075 - 4

I. ①刑… II. ①刘… III. ①刑事犯罪 - 案例 - 中国 ②渎职罪 - 案例 - 中国
IV. ①D924. 305

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2013) 第 287399 号

刑事案例诉辩审评

——渎 职 罪

主编/刘为波

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) 68650028 (编辑) 68650015 (发行) 68636518 (门市)

经 销: 新华书店

印 刷: 河北省三河市燕山印刷有限公司

开 本: 720 mm × 960 mm 16 开

印 张: 42.75 印张

字 数: 784 千字

版 次: 2014 年 2 月第二版 2014 年 2 月第二次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 5102 - 1075 - 4

定 价: 92.00 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

编委会

主 编 刘为波

撰稿人

秦雪娜（清华大学法学院刑法学博士研究生）

方 军（清华大学法学院刑法学博士研究生）

再版说明

《刑法分则实务丛书》自 2005 年问世以来，受到理论界和司法实务部门的一致好评，其应用价值得到了读者的充分肯定。近十年来，我国刑事立法和司法工作都有了很大的发展。为适应新的社会形势变化，我国又先后出台了《刑法修正案（五）》、《刑法修正案（六）》、《刑法修正案（七）》、《刑法修正案（八）》，“两高”也针对刑法适用等问题出台了大量的司法解释，特别是“两高”《刑法罪名补充规定（三）》、《刑法罪名补充规定（四）》、《刑法罪名补充规定（五）》的颁布引发的罪名变化，使我们深切体会到有必要重新对这套丛书进行一次全面的修订。本次修订无论是分册布局、内容架构，还是案例的选取、作者的选择、附录内容设计等方面，较之以前，都有很大的变化；从某种程度上来讲，这是一套全新的刑事案例丛书。概括来说，本丛书具有以下几个特点：

首先，丛书分册布局方面，更加贴近司法实务。为了便于读者对司法实务中常见多发罪名有更为深刻、全面的掌握，在分册设计方面，对于司法实务中常见多发的罪名能够单独成册的就单独设立一个分册，在现实生活中联系十分紧密的各罪则适当合并，最终呈现给读者的是更加贴近实务、参考价值更大、总数达 30 分册的一套大型案例丛书。

其次，内容架构设计上，丛书既概括了刑法基本理论热点与司法认定中的难点、疑点，又完整地展现了案件从起诉到辩护到审判的全过程；既满足了实务部门解决实践疑难问题的现实需要，又兼顾了刑法教学与研究的理论要点问题。每个分册都分为三大部分。第一部分“某某罪基本理论与司法认定精要”，主要是对各个分册涉及罪名的基本理论及该罪名在司法适用中的重点、难点、疑点等主要问题加以全面的总结与概括，便于读者更全面、快捷地了解

本分册罪名的特点、渊源及司法实务中的主要问题；第二部分“典型案例诉辩审评”，则是把每个真实的案件通过【基本情况】、【诉辩主张】、【人民法院认定事实和证据】、【判案理由】、【定案结论】五个部分的内容，完整地展现案件从起诉到辩护到审判的全过程，分别从诉、辩、审三个角度全方位地反映案件的真实性、复杂性，【法理解说】则是从局外人的视角针对案件中的疑点、难点加以精当的评析，以帮助读者更加深刻理解本分册罪名适用中特别需要注意的具体问题；第三部分“办案依据”则是在全面梳理和整合现行法律、法规、司法解释、规范性文件的基础上，围绕各个分册的罪名，以刑法典条文为经线，以其他与之相关的司法实践中常用的规范性法律文件为纬线，将刑法、单行刑法、其他立法、司法等规范性法律文件重新整合，勾勒出一幅崭新的办案图谱。供司法工作人员在法律适用、定罪量刑时借鉴比照，对刑法教学与研究具有一定的参考价值。

最后，案例选取、更新方面，既收集了近年来具有社会影响性的“大”案件，更有办案人员天天面对的常见多发的“小”案件。无论大小，所选取的案例都是司法实践中的真实案件，并经来自司法实践部门和法学科研机构的专家精选、加工。

尤为重要的是，作者的精湛素养和深厚的专业积淀。作者队伍中既有高等院校从事教学的刑法学教授、博导，也有具有多年办案经验的司法实务工作者；既有严肃、认真的“学究派”，也有具体从事司法解释工作的“两高”工作人员。正是他们的积极参与，才最终确保了本丛书的学术权威性与实践指导性。

需要特别说明的是：近一两年来我国刑法、刑事诉讼法修改变动大，一些罪名的变化频繁，而依据我国刑法溯及力的相关规定，本丛书中所引用的一些真实案例就发生在刑法修正案出台之前或罪名补充规定出台之前，因而法院判决中所引用的也应当是刑法修正案出台之前或罪名补充规定出台之前的刑法和刑事诉讼法。

我们希望本书的再版，能为读者正确理解和适用刑法有所裨益。对本书中存在的不足乃至错误之处，恳请读者不吝指正。

编 者

2013 年 12 月

出版说明

刑法修订实施以来，全国人大常委会和最高人民法院、最高人民检察院相继发布了若干立法解释与司法解释，司法实践中不可避免地出现了一些新情况、新问题。为了满足广大司法工作人员的实际需要，提高司法机关的执法能力和工作水平，实现司法公正与效率的有机结合，我们经过一年多的精心策划和组织，推出了这套《刑法分则实务丛书》。

本丛书所采用的案例均是由各地检察机关征集而来，并经来自司法实践部门和法学教研机构的专家精选、加工，强调其真实性和典型性。根据司法实践中各类刑事案件发生率的多少，我们将刑法分则四百多个罪名划分为三十个分册，各册以多发、常见、修订刑法新增罪名为分册书名，涵盖同类其他罪名。各分册尽量包括典型案例、罪与非罪案例、此罪与彼罪案例等三种不同类型的案例，以使读者全面和深入地理解刑事案件的判断标准，把握疑难问题的分析方法。在各册的最后，还附录有与各罪名紧密相关的法律、法规、司法解释条文的类编，以便读者研习和引用，突出其立足实用、可操作性强的特点。

这套丛书通过其特有的体例安排，即基本情况、诉辩主张、法院认定事实和证据、判案理由、定案结论和法理解说六个部分的内容，完整地展示了从诉到判的全过程，从诉、辩、审、评四个角度全方位地解析了刑法分则的操作实务。供检察、司法人员在办案中适用法律、定罪量刑时借鉴比照，对刑法教学和科研也具有参考作用。

编 者

2005 年 1 月

目 录

第一部分

渎职罪基本理论与司法认定精要

一、渎职罪的主体问题	3
(一) 典型意义上的国家机关工作人员	4
(二) 共产党和政协机关中的工作人员	5
(三) 其他国家机关工作人员	5
(四) 其他情况	9
二、滥用职权与玩忽职守的区分界限	11
(一) 关于主观区分说	11
(二) 关于客观区分说	14
(三) 两种区分学说的评价	17
(四) 区分滥用职权罪与玩忽职守罪的一些思路	19
(五) 滥用职权和玩忽职守的具体区分	21
三、危害结果的理解和认定	22
(一) 《渎职解释》对《立案标准》的调整	22
(二) 经济损失结果的理解和认定	23
(三) 人身损失结果的理解与认定	28
四、徇私舞弊的理解和认定	29
(一) 徇私舞弊在渎职罪构成体系中的地位	29
(二) 徇私的理解与认定	31
(三) “舞弊”的理解与认定	36
五、因果关系的理解和认定	37
(一) 渎职罪因果关系的特点	37
(二) 传统因果关系理论述评	38
(三) 一种综合因果关系理论的提倡	39

第二部分

典型案例诉辩审评

总 论	51
一、犯罪主体	51
案例 1：罗某文滥用职权案	
——受国家机关委托代表国家机关行使职权的组织中从事公务的人员的认定	51
案例 2：陈某丽滥用职权、介绍贿赂、受贿案	
——受国家机关委托代表国家机关行使职权的组织中从事公务的人员的认定	58
案例 3：汪某国民事枉法裁判案	
——民事枉法裁判罪的主体认定	64
案例 4：陈某明等滥用职权案	
——基层集体组织协助政府从事行政管理工作的人员能否认定为国家机关工作人员	70
案例 5：苏某玩忽职守案	
——公证人员能否认定为国家机关工作人员	77
案例 6：刘某逊玩忽职守案	
——兼有监管和被监管双重身份的人员实施渎职行为时的定性处理	84
二、危害后果	88
案例 7：黄某等受贿、滥用职权案	
——间接经济损失的认定	88
案例 8：荣某玩忽职守、受贿案	
——未依法进行罚款能否认定为经济损失	98
案例 9：黄某受贿、滥用职权案	
——滥用职权致使银行贷款本息无法收回，能否认定为经济损失	101
案例 10：秦某滥用职权、贪污、受贿案	
——如何认定经济损失之外的其他“重大损失”	111

案例 11：罗某华滥用职权、受贿案	
——如何认定严重损害国家声誉，造成恶劣社会影响	115
案例 12：毛某波滥用职权案	
——如何综合经济损失和其他损失后果认定渎职犯罪的	
情节	121
三、徇私舞弊	129
案例 13：敖某生徇私枉法案	
——徇个人私情应当认定为徇私	129
案例 14：谭某成徇私枉法案	
——谋单位之“私”能否认定为徇私	136
四、因果关系	141
案例 15：田某池等玩忽职守案	
——不作为渎职犯罪因果关系的认定	141
案例 16：李某泉玩忽职守案	
——监督过失中因果关系的认定	149
案例 17：白某等滥用职权案	
——被害人介入行为造成危害后果的因果关系认定	154
案例 18：龚某玩忽职守案	
——因果关系中断的认定	164
案例 19：林某滥用职权案	
——多因一果的情况下渎职犯罪因果关系的认定	168
五、责任认定	174
案例 20：黄某礼等玩忽职守案	
——认定渎职罪刑事责任一般原则	174
案例 21：王某洪玩忽职守案	
——如何根据具体行为及情节确定刑事责任	182
案例 22：江某某等滥用职权、贪污案	
——单位集体研究决定能否免除刑事责任	189
案例 23：朱某良帮助犯罪分子逃避处罚案	
——具体执行人员渎职犯罪的责任追究	198

六、共同犯罪	206
案例 24: 李某等滥用职权案	
——国家机关工作人员共同实施滥用职权行为能否认定为共同犯罪	206
案例 25: 吴某华徇私枉法案	
——非国家机关工作人员能否构成渎职犯罪的共犯	212
案例 26: 安某文等五人徇私枉法案	
——国家机关工作人员在何种情况下可构成其他犯罪的共犯	218
七、罪数处理	229
案例 27: 卿某苏徇私枉法、受贿案	
——同时构成徇私枉法罪与受贿罪的竞合处理	229
案例 28: 赖某雷受贿、滥用职权案	
——《刑法》第 399 条规定之外的渎职犯罪与受贿罪的竞合处理	234
八、法条适用	244
案例 29: 陈某玩忽职守案	
——因不具备徇私舞弊要件不符合特殊渎职罪名规定能否依照《刑法》第 397 条规定的一般渎职罪名处理 ...	244
案例 30: 程某林等玩忽职守案	
——行为方式与刑法规定的特殊渎职罪名不符能否依照《刑法》第 397 条规定的一般渎职罪名处理	250
九、追诉时效	255
案例 31: 林某元等玩忽职守等案	
——行为和结果跨法犯罪的法律适用	255
十、关联犯罪与渎职罪认定的关系	267
案例 32: 张某观等徇私枉法案	
——相关犯罪未经刑事判决确认是否影响渎职罪的处理 ...	267
分 论	281
一、滥用职权罪	281
案例 33: 安某民滥用职权案	
——滥用职权与正当履职行为的区分	281

案例 34：安某申贪污、受贿、滥用职权案	
——滥用职权与玩忽职守的区分	287
案例 35：余某宝滥用职权案	
——滥用职权罪与挪用公款罪的区分	294
二、玩忽职守罪	299
案例 36：吴某锦玩忽职守案	
——如何理解玩忽职守的注意义务	299
案例 37：袁某亮玩忽职守案	
——玩忽职守中“不作为”的具体认定	305
案例 38：王某某玩忽职守案	
——部分履行职责的行为能否构成玩忽职守罪	315
三、故意泄露国家秘密罪	321
案例 39：于某故意泄露国家秘密案	
——故意泄露国家秘密罪的认定	321
案例 40：孔某等故意泄露国家秘密案	
——非法获取国家秘密并泄露的认定	327
四、过失泄露国家秘密罪	347
案例 41：吕某芳过失泄露国家秘密案	
——如何理解过失泄露国家秘密罪的保密职责	347
五、徇私枉法罪	352
案例 42：章某进等徇私枉法案	
——徇私枉法行为的具体认定	352
案例 43：于某俭徇私枉法案	
——徇私的理解与认定	360
六、民事、行政枉法裁判罪	364
案例 44：方某玲等民事枉法裁判等案	
——民事枉法裁判罪的认定	364
七、执行判决、裁定滥用职权罪	373
案例 45：卢某生执行判决、裁定滥用职权案	
——执行判决、裁定滥用职权行为的认定	373

八、私放在押人员罪	379
案例 46：达某私放在押人员案	
——私放在押人员罪中犯罪故意的认定	379
案例 47：周某源等私放在押人员案	
——私放在押人员罪中“在押人员”的理解	383
案例 48：吴某辉等私放在押人员案	
——被私放人员脱管时间长短是否影响私放在押人员罪	
的认定	390
九、失职致使在押人员脱逃罪	397
案例 49：吴某生失职致使在押人员脱逃案	
——如何把握失职致使在押人员脱逃罪的入罪标准	397
案例 50：王某红等失职致使在押人员脱逃案	
——“严重不负责任”的具体认定	401
十、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪	406
案例 51：马某华受贿、徇私舞弊减刑案	
——徇私舞弊减刑行为的认定	406
十一、徇私舞弊不移交刑事案件罪	414
案例 52：丁某方徇私舞弊不移交刑事案件案	
——徇私舞弊不移交刑事案件行为的认定	414
十二、滥用管理公司、证券职权罪	419
案例 53：王某受贿、滥用管理公司职权案	
——如何把握滥用管理公司、证券职权罪的主体等构成	
要件	419
十三、徇私舞弊不征、少征税款罪	424
案例 54：于某义被控徇私舞弊不征税款案	
——徇私舞弊不征、少征税款行为的认定	424
案例 55：刘某徇私舞弊不征、少征税款案	
——税款损失的具体认定	429
十四、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪	433
案例 56：魏某喜徇私舞弊发售发票案	
——徇私舞弊发售发票行为的认定	433

案例 57：徐某徇私舞弊发售发票案 ——徇私舞弊发售发票并收受贿赂应数罪并罚	438
十五、国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪	444
案例 58：谷某兵等国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗案 ——国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗行为的 认定	444
案例 59：高某等签订、履行合同失职被骗案 ——国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗罪与信 用证诈骗罪的区分	448
案例 60：刘某等国家机关工作人员签订、履行合同失职被骗案 ——不懂业务能否构成国家机关工作人员签订、履行合 同失职被骗罪的免责事由	453
十六、违法发放林木采伐许可证罪	457
案例 61：赖某军违法发放林木采伐许可证案 ——违法发放林木采伐许可证行为的认定	457
十七、环境监管失职罪	463
案例 62：宋某英等环境监管失职案 ——环境监管失职罪的主体、客观行为等构成要件的 认定	463
十八、非法批准征用、占用土地罪	477
案例 63：任某举非法批准占用土地案 ——非法批准占用土地罪的认定	477
十九、放纵走私罪	480
案例 64：廖某强放纵走私案 ——如何认定放纵走私罪中的“情节特别严重”	480
案例 65：童某等走私普通货物、放纵走私案 ——放纵走私罪和走私罪共犯的认定	486
案例 66：殷某俊放纵走私、受贿案 ——放纵走私又收受受贿的从一重罪处罚还是数罪并罚 ...	490

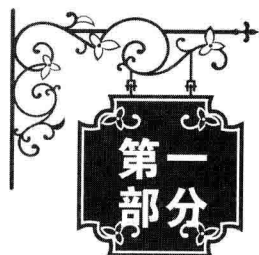
二十、商检徇私舞弊罪	494
案例 67：王某某等受贿、商检徇私舞弊案	
——商检徇私舞弊罪的共犯认定	494
二十一、商检失职罪	498
案例 68：尚某东商检失职案	
——如何认定商检失职罪的客观损害与犯罪过失	498
二十二、办理偷越国（边）境人员出入境证件罪	505
案例 69：赵某办理偷越国（边）境人员出入境证件等案	
——办理偷越国（边）境人员出入境证件罪和受贿罪	
的竞合处理	505
二十三、放行偷越国（边）境人员罪	512
案例 70：张某升放行偷越国（边）境人员案	
——放行偷越国（边）境人员罪的基本构成	512
二十四、帮助犯罪分子逃避处罚罪	515
案例 71：何某宁等帮助犯罪分子逃避处罚案	
——帮助犯罪分子逃避处罚罪的基本构成	515
案例 72：孔某志帮助犯罪分子逃避处罚案	
——看守所民警为犯罪嫌疑人串供提供便利的行为如何	
定性	521
案例 73：潘某帮助犯罪分子逃避处罚案	
——帮助一般违法人员逃避处罚能否认定为本罪	526
案例 74：杨某平帮助犯罪分子逃避处罚等案	
——帮助犯罪分子逃避处罚罪情节严重的依据，能否再	
作为受贿罪情节严重的依据	531
案例 75：韩某等徇私枉法案	
——徇私枉法罪与帮助犯罪分子逃避处罚罪的区分	538
二十五、招收公务员、学生徇私舞弊罪	544
案例 76：梁某影招收公务员徇私舞弊案	
——招收公务员徇私舞弊罪的认定	544
案例 77：赵某招收公务员徇私舞弊案	
——招收公务员徇私舞弊行为的认定	548

案例 78：金某镇等招收学生徇私舞弊案	
——招收学生徇私舞弊罪的认定	567
案例 79：王某等招收学生徇私舞弊案	
——招收学生徇私舞弊罪的认定	573

第三部分

办案依据

刑法及相关司法解释类编	581
-------------------	-----



渎职罪基本理论 与司法认定精要