

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 12920061150648

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论新型受贿犯罪的司法认定

On the Judicial Determination of New Types of Bribery

张平

指导教师姓名: 陈立 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期:

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2009 年 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

摘要

本文以《意见》为背景，分析了其中规定的新类型受贿犯罪及认定中的疑难点。受贿案件一直是反腐败的重点，但随着经济社会的不断进步，各种新形式的受贿犯罪层出不穷，实务界对各种新形式的受贿行为罪与非罪意见不一。《意见》的出台无异于一场甘霖，但其中的细节问题却引起广泛的争论。本文旨在对《意见》中的各种新类型犯罪的认定提出相应的观点，以期对新类型受贿的认定尽绵薄之力。

全文包括引言、正文、结语。其中正文第一、二章主要是对交易型受贿、干股分红型受贿、合作投资型受贿、委托理财型受贿、赌博型受贿、“挂名”领薪型受贿、特定关系人收受型受贿、离职后型受贿等新类型的受贿行为的认定及其疑难点作了认真的分析与探讨。第三章主要是对收受贿赂物品未办理权属变更问题与关于收受财物后退还或者上交问题的探讨。

关键词：新型受贿；认定

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

This paper is based on the Notice of the Supreme People's Court and the Supreme People's Procuratorate on Printing and Issuing the Opinions on Issues concerning the Application of Law in the Handling of Criminal Cases Involving the Acceptance of Bribes, which analyze the difficulties and complicated cases of new type bribery and their affirmation listed on this notice. The bribery has always been the main target of anti-corruption. With the development of economy and society, various bribery emerge one after another, yet the executives disagree with each other on the identification of being guilty or not. The notice's emergence was on the right time, however, some of the details have rose controversy. This paper is aim at proposing some ideas on the identification of various new type bribery.

This paper is consists of preface, text, summary. Chapter one and chapter two are mainly on the deeply analysis and discussion of the identification and their difficulties of various new type bribery such as: Accepting bribery through obtaining margins during commercial transactions; Accepting bribery through receiving the corporate shares without payment of consideration; Accepting bribery in the name of cooperative investment; Accepting bribery in the name of entrust financing; Accepting bribery through gambling; Accepting bribery after leaving positions; Accepting bribery through the specific concerned person(s). Chapter three mainly analyzes the issue of accepting bribes without registration or returning or turning in the property received.

Key Words: new types of bribery ; determination

厦门大学博硕士论文摘要库

引言	1
第一章 新型受贿犯罪的基本类型及认定	2
第一节 交易型受贿	2
一、以交易形式收受请托人财物的行为的性质	2
二、交易型受贿的类型	3
三、交易型受贿认定中的一些问题	3
第二节 干股型受贿	6
一、干股与刑法意义上的干股	6
二、干股型受贿的类型	8
三、干股型受贿认定中的一些问题	8
第三节 合作投资型受贿	11
第四节 委托理财型受贿	13
一、委托理财型受贿基本类型及认定	13
二、收取保底收益但不承担损失责任的认定	15
第五节 赌博型受贿	16
一、赌博型受贿的类型及认定	16
二、赌博型受贿与赌博活动、娱乐活动的界限	17
第六节 离职后受贿	18
一、关于在职时为请托人谋利，离职后收受财物的认定	18
二、“事先约定”的认定	19
三、离职前后连续收受请托人财物数额的计算	20
第二章 共同犯罪新类型之特定关系人受贿	21
一、特定关系人的概念	21
二、特定关系人“挂名”领取薪酬问题	22
三、特定关系人收受贿赂问题	23
四、特定关系人与共同犯罪问题	24
第三章 新类型受贿犯罪认定中的其他问题	27
第一节 收受财物后退还或者上交问题	27
一、收受财物后退还或者上交的定性	27
二、收受财物后退还或者上交中的一些问题	29
第二节 收受贿赂物品未办理权属变更问题	31
一、收受贿赂物品未办理权属变更的定性	31
二、收受贿赂物品未办理权属变更是既遂还是未遂	32

三、收受贿赂物品未办理权属变更与借用的区别.....	33
结 语.....	34
参考文献.....	35

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 New types of bribery and its determination	2
Subchapter 1 Accepting bribery through obtaining margins during commercial transactions	2
Section 1 Determination of the activity	2
Section 2 Types of the activity	3
Section 3 Other issues	3
Subchapter 2 Accepting bribery through receiving the corporate shares without payment of consideration	6
Section 1 Free shares and criminal free shares	6
Section 2 Types of the activity.....	8
Section 3 Other issues	8
Subchapter 3 Accepting bribery in the name of cooperative investment ...	11
Subchapter 4 Accepting bribery in the name of entrust financing	13
Section 1 Types and Determination of the activity	13
Section 2 Determination of the activity which is guaranteed benefit but without any duty of loss.....	15
Subchapter 5 Accepting bribery through gambling	16
Section 1 Types and Determination of the activity	16
Section 2 The difference between gambling and entertainment	17
Subchapter 6 Accepting bribery after leaving positions	18
Section 1 Determination of the activity	18
Section 2 Determination of stipulation in advance	19
Section 3 The calculation of the amount of property received before and after leaving positions	20

Chapter 2	Accepting bribery through the specific concerned person(s) of	
	Common crime	21
Section 1	The definition of the specific concerned person(s).....	21
Section 2	The specific concerned person(s) receive salaries in name only	22
Section 3	Accepting bribery of the specific concerned person(s).....	23
Section 4	Specific concerned person(s) and Common crime	24
Chapter 3	Other issues	27
Subchapter 1	Issues of returning or turning in the property received	27
Section 1	Determination of the activity	27
Section 2	Other issues.....	29
Subchapter 2	The issue of Accepting bribes without registration	31
Section 1	Determination of the activity	31
Section 2	Is the activity accomplished offense or not.....	32
Section 3	The difference between the activity and borrowing.....	33
Summary	34
Bibliography	35

引言

近年来，随着我国经济社会的飞速发展，受贿犯罪也正在向更加隐蔽化、策略化的方向发展，犯罪分子反侦查能力越来越强。在现实生活中，一些犯罪分子假借各种“合法”民商事活动之名收受贿赂的现象时有发生，他们故意混淆合法与非法的界限，企图规避法律法规，逃避法律追究。这些案件从表面上看具有形式合法、方法隐蔽、手段狡猾等特点，定性显得更为复杂，因而给司法实践中行为性质的准确判定带来了一定困难。许多新类型、新花样的贿赂更由于法律性质模糊而难以发现与查处。为了有效地惩治新类型受贿违纪违法犯罪行为，推动反腐败斗争的进一步深入，中央纪委、最高院、最高检组织有关部门对这些新类型受贿违法行为的法律适用问题进行了认真的研究。中央纪委于2007年5月30日发布了《中共中央纪律关于严格禁止利用职务上的便利谋取不正当利益的若干规定》，最高院与最高检于7月8日发布了《关于办理受贿刑事案件适用法律若干问题的意见》（以下简称《意见》）。二者的出台，不仅受到实务界的好评，更得到了社会各界的欢迎。

但是，《意见》的规定运用于现实生活中，依然会遇到许多技术上的困难，客观上仍需要对《意见》进行深入的解读与探讨。本文以《意见》为背景，结合受贿罪构成要件与本质，对交易型受贿、干股分红型受贿、合作投资型受贿、委托理财型受贿、赌博型受贿、“挂名”领薪型受贿、特定关系人收受型受贿、离职后型受贿等新类型的受贿行为的认定及其疑难点作了认真的分析与探讨，以期对此类型受贿的认定尽绵薄之力。

第一章 新型受贿犯罪的基本类型及认定

第一节 交易型受贿

所谓交易型受贿，是指行为人利用职务便利为请托人谋利，主动提出或者应允以低买高卖、以物易物等方式，与请托人进行房屋、汽车等物品交易，从中赚取请托人财物的行为。

一、以交易形式收受请托人财物的行为的性质

在计划经济时代，就曾出现过类似的贿赂形式，当时称之为“以购代贿”。当时最高院、最高检对此种方式的行为规定为犯罪，但随着我国经济制度的改革，商品的统一定价被废除，此种行为的性质以及对受贿数额的把握随着市场经济的蓬勃发展而更加模糊。由于该行为符合民事交易中的自愿原则并且行为人支付了一定的费用，并非完全无偿占有，能否认定为受贿，理论界和实务界出现了较大的争议。笔者认为，不能因为市场价格的不统一而否定该类受贿行为的违法性、犯罪性。在低买高卖、以物易物等交易形式中往往还包含了另一种无形的核心因素——权力，缺少它，交易就无法达成。这种交易方程式是：权力+受贿人的对价=行贿人的对价。由于权力是无形的，呈现在人们面前的往往是市场交易的形式，但背后实际上是权钱交易的实质。根据民事法律的相关规定，这种违反法律强制性规定的合同无效。陈兴良教授言“从表面上看，这似乎是民法与刑法的一个矛盾：刑法将一个形式上合法的民事行为判断为无效。但实际上，这个民事行为只不过是实现贿赂目的的手段，作为一种犯罪的手段，刑法不能不给予否定评价。从实现贿赂目的这一角度上说，不管行为人采取什么民事行为，只要有证据

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士学位论文摘要库