

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学 号: X2008120037

UDC_____

干股受贿犯罪若干问题研究

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

干股受贿犯罪若干问题研究

Study on Several Problems of The Crime of
Performance Shares Bribery

胡敬春

胡敬春

指导教师姓名: 李兰英 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2011年11月

论文答辩时间: 2011年 月

学位授予日期: 2011年 月

指导教师

李兰英
教授

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

厦 门 大 学

2011年 月

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：

年 月 日

内容摘要

干股受贿犯罪案件是伴随着市场经济发展而出现的一种新类型的犯罪，对其界定常常受到公司法等经济类法规的影响；且由于干股受贿方式的多样性和隐蔽性，和实践相比立法具有相对滞后性，导致正确认定罪与非罪、犯罪形态、犯罪数额等方面都存在一定的困难；加之干股受贿犯罪属于行政犯，对其定罪和量刑又不得不常常要受到国家刑事司法政策的影响，这些特点都导致对干股受贿犯罪进行研究具有相当的复杂性。鉴于此，本文试在对干股受贿基本问题简要梳理的前提下，着重对实践中经常出现的干股受贿犯罪中存在的一系列疑难问题进行分析研究，以期满足完善立法和指导实践的双重需求。本文的写作分为四个部分进行：

第一部分，梳理干股受贿犯罪的基本问题，科学定义干股受贿犯罪中的“干股”，归纳干股受贿犯罪的特征，分析当前干股受贿犯罪的普遍存在的主要形式。

第二部分，分析研究干股受贿犯罪的干股外延问题，从贿赂层面和股份层面对干股外延进行界定。

第三部分，分析研究干股受贿的犯罪完成形态问题，提出认定干股受贿犯罪既遂的具体标准，判定和研究干股受贿是否存在未遂及未遂情况下的相关问题，探讨干股受贿犯罪中止及相关问题的处理。

第四部分，分析研究干股受贿犯罪的犯罪数额认定问题，区分不同性质企业的干股价值计算方式，评析企业增资扩股情况下如何认定干股受贿数额，探讨红利对干股受贿数额可能产生的影响，分析空壳公司的干股存在情态及数额的认定。

本文的主要创新之处在于：第一，提出有限合伙企业和一人公司在一定情况下也可以存在干股的新观点，并对该情形下干股的价值进行论证；第二，在对干股受贿既未遂标准进行详细分析的基础上，提炼出实践中常见的判定干股受贿犯罪中犯罪着手的具体标准和犯罪既遂的具体标准；第三，提出在股东增资扩股情形下应当根据受贿人的主观心理和客观行为变化与否来判定干股受贿犯罪数额变化与否的新观点。

关键词：干股外延；干股既遂；干股价值

Abstract

The crime of performance shares bribery is rising by the development of marketing economy. As a new type of crime, its definition is often impacted by Economic Law, such as the Company Law. What's more, because of the diversity and concealment of the types of the performance shares bribery, besides the relative lag of the legislation, it is hard to correctly identify the crime, criminal patterns, and criminal amount. Furthermore, as an administrative crime, its conviction and sentencing have to be impacted by national criminal justice policies. Therefore, these features result in the complicated research of it. In this view, the paper bases on the briefly combing of performance shares bribery, focusing on the analysis of a series of difficult problems of it. In this way, it will meet dual needs of improving legislation and guiding the practice. This article is divided into four parts:

In the first part, the author combs the basic issues of the crime of performance shares bribery. Meanwhile, scientific defined what is 'performance shares' and summarized the characteristics of the crime of performance shares bribery. What's more, it analyzes of the main forms of this crime.

In the second part, it analyzes the denotation of the crime of performance shares bribery in the level of corruption and stock.

In the third part, the author tries to analyze the criminal patterns of the crime of performance shares bribery; furthermore, it raises the specific criteria of accomplished crime of it; and studying the related issues about whether existing attempted crime; last but not least, probing the disposal of desistance of crime on it.

In the last part, this article analyzes the criminal amount of this crime. It distinguishes value calculation from different types of enterprises; comments the amount of performance shares bribery while the enterprises increase their investment; discusses the possible effects by bonus; last, it analyzes the existence and amount of shell corporation's performance shares.

The main innovation of this paper is as following: First, put forward the new viewpoints of limited joint enterprises and one-man company can also exist performance shares, meanwhile, demonstrate the value of it under this situation.

Second, base on the analysis of the standards of criminal patterns, the author extracts specific criteria from practice. Third, promote the new views about judging the criminal amount from the subjective attitude and objective behavior of the bribee.

Key words: The denotation of the crime of performance shares;
Accomplished crime of performance shares;
The value of performance shares

厦门大学博硕

目 录	
引 言	1
第一章 干股受贿犯罪基本问题梳理	3
第一节 干股受贿犯罪中“干股”的定义	3
一、干股的本质属性	3
二、受贿犯罪中的干股	3
第二节 干股受贿犯罪的特征	4
一、隐蔽性特征	4
二、无偿性特征	4
三、权力性特征	5
第三节 干股受贿犯罪的主要形式	5
一、从投资角度看干股受贿犯罪	5
二、从登记角度看干股受贿犯罪	6
三、从载体角度看干股受贿犯罪	6
第二章 干股受贿犯罪之干股外延问题辨析	7
第一节 贿赂层面干股外延之理解	7
一、干股的财产性权益属性	7
二、干股的非对价性属性	8
第二节 股份层面干股外延之理解	8
一、股份的理解	8
二、不同性质企业干股存在与否辨析	9
第三章 干股受贿犯罪停止形态问题思考	13
第一节 干股受贿犯罪既遂标准判定	13
一、理论界对干股受贿犯罪既遂标准的不同观点	13
二、对干股受贿犯罪既遂标准的不同观点的评析及笔者的意见	14
三、干股受贿犯罪既遂的具体标准	15

第二节 干股受贿犯罪未遂问题分析	16
一、干股受贿犯罪是否存在犯罪未遂形态.....	16
二、干股受贿犯罪未遂形态下犯罪数额的认定.....	17
三、干股受贿犯罪未遂形态下“着手”行为的认定.....	18
第三节 干股受贿犯罪中止及相关问题思考	18
第四章 干股受贿犯罪数额认定问题探讨	20
第一节 不同性质企业的干股价值认定	20
一、有限责任公司的干股价值认定.....	20
二、股份有限公司的干股价值认定.....	21
三、有限合伙企业、一人公司的干股价值认定.....	21
第二节 公司扩股情形下干股受贿犯罪数额的认定	22
一、公司资本公积金转增扩股情形下干股受贿犯罪数额的认定.....	22
二、投资者增资扩股的情形下干股受贿犯罪数额的认定.....	22
第三节 红利对干股受贿犯罪数额的影响	24
一、红利的性质及对干股受贿犯罪数额的影响.....	24
二、红利价值过高时对干股受贿犯罪数额的影响.....	26
第四节 空壳公司的干股受贿犯罪数额认定	27
一、收受空壳公司的“干股”是否构成犯罪.....	27
二、空壳公司充实资金后干股价值的认定.....	28
结 语.....	30
参考文献.....	31

CONTENTS

Introduction.....	1
Chapter 1 The generalization of the basic issues of the crime of performance shares bribery	3
Subchapter 1 The definition of the ‘performance shares’ in the crime of performance shares bribery	3
Section 1 The essential attribute of performance shares	3
Section 2 The performance shares in bribery	3
Subchapter 2 The characteristics of the crime of performance shares bribery.....	4
Section 1 The characteristics of Concealment	4
Section 2 The characteristics of no-right consideration	4
Section 3 The characteristics of authority	5
Subchapter 3 The analyzasion of the main forms in crime of performance shares bribery	5
Section 1 The forms in crime of performance shares bribery at the viewpoint of investment	5
Section 2 The forms in crime of performance shares bribery at the viewpoint of registration	6
Section 3 The forms in crime of performance shares bribery at the viewpoint of Carrier	6
Chapter 2 The analyzasion of the denotation of performance shares	7
Subchapter 1 The denotation of performance shares at the level of corruption.....	7
Section 1 The material properties of performance shares	7
Section 2 The no-right consideration properties of performance shares.....	8
Subchapter 2 The denotation of performance shares at the level of stock ...	8
Section 1 The interpretation of shares.....	8
Section 2 The analyzasion of performance shares in different enterprise....	9

Chapter 3	The research on the the criminal patterns of the crime of performance shares bribery	13
Subchapter 1	The research on the criteria of accomplished crime of the crime of performance shares bribery.....	13
Section 1	The different viewpoint of the criteria of accomplished crime of the crime of performance shares bribery	13
Section 2	The analyzasion of the different viewpoint and the viewpoint of the author	14
Section 3	The specific criteria of accomplished crime of the crime of performance shares bribery	15
Subchapter 2	The research on the attempted crime of the crime of performance shares bribery.....	16
Section 1	The analyzasion of the existence of the attempted crime of the crime of performance shares bribery.....	16
Section 2	The criminal amount of the attempted crime of the crime of performance shares bribery	17
Section 3	The initiation of the attempted crime of the crime of performance shares bribery	18
Subchapter 3	The disposal of desistance crime and related issues of the crime of performance shares bribery.....	18
Chapter 4	The research on the criminal amount of the crime of performance shares bribery	20
Subchapter 1	The criminal amount of the performance shares in different enterprise	20
Section 1	The criminal amount of the performance shares in limited liability company	20
Section 2	The criminal amount of the performance shares in stock limited company	21
Section 3	The criminal amount of the performance shares in limited joint enterprises and one-man company	21
Subchapter 2	The criminal amount of the crime of performance shares bribery while the enterprises increase investment.....	22

Section 1	The criminal amount of the crime of performance shares bribery while the enterprises increase investment from accumulation fund of corporate capital.....	22
Section 2	The criminal amount of the crime of performance shares bribery while the enterprises increase investment from additional investment	22
Subchapter 3	The effects on the criminal amount of the crime of performance shares bribery While the bonus exists.....	24
Section 1	The properties of the bonus and the possible effects on the criminal amount of the crime of performance shares bribery	24
Section 2	The possible effects on the criminal amount of the crime of performance shares bribery while the bonus too high.....	26
Subchapter 4	The criminal amount of the crime of performance shares bribery in shell corporation	27
Section 1	The crime of performance shares bribery whether exists in shell corporation	27
Section 2	The criminal amount of the crime of performance shares bribery while a shell corporation enrich the capital	28
Conclusion		30
Bibliography		31

引言

随着我国社会经济的发展变化，权力寻租无孔不入，受贿犯罪相应地也出现了许多新情况、新变化，干股受贿犯罪就是其中一种典型的新型犯罪类型。与以往通常情形的受贿犯罪相比，干股受贿犯罪是一种更隐蔽、更巧妙的犯罪模式，其常常采用似乎合法化的方式来隐藏权钱交易的真实性质，使得权钱交易从“直接”变为“间接”、由“公开”转为“私下”、由“现货”变为“期权”。这些特点无疑不仅使司法机关在发现犯罪上造成困难，同时在发现犯罪后如何对犯罪性质进行判定也给学术界和司法界出了种种难题。

笔者在司法实践中曾遇到这么一个案例：犯罪嫌疑人甲系某市分管工程建设的副市长，其利用职务便利为 A 有限责任公司股东乙谋利，从而无偿收取了乙给予的 A 公司 25% 的股份，双方仅是口头商定，未签订任何股份转让协议，但公司其他股东对此均知情，并默认甲可以按股份获得年终股东分红。一年后，公司扩大规模，通过股东增值扩股增加了公司的注册资本，甲所持有的股份价值也因此而增加，但甲对此并不知情且并未再有任何行为。再一年后，因当地司法部门开始清查干股受贿犯罪，甲担心自己的事情被发现，遂将收取的干股退还给了乙。（该案例系根据笔者参与办理的真实案例略作改动）

这一典型干股受贿案例在办案实践中存在着严重的分歧意见，如甲的干股受贿犯罪是否已经既遂、甲的受贿数额应当以收取干股时的干股价值计算还是增资扩股后的犯罪数额计算、甲退出干股的行为应如何认定和处理等，在各办案部门之间都存在着不同意见。要解决这些分歧，就必须对干股受贿犯罪既遂标准的认定、干股价值的认定、干股受贿犯罪的犯罪停止形态等重要刑法理论问题进行深入研究和探讨，从而形成合法、合理及统一的司法标准，这样才能避免在个案中出现放纵犯罪、错误入罪、量刑不当等司法实务中可能出现的严重问题，使得干股受贿犯罪得到有效和合理的预防及规制。

鉴于此，笔者试以典型案例为研究的基点，通过典型案例发现的问题深入探讨干股受贿犯罪中常见的分歧较大的一些问题，如干股受贿犯罪中干股的外延问题、干股受贿犯罪的犯罪完成形态问题、干股受贿犯罪中干股价值的认定问题等，并对这些问题进行综合研究，以期能够推动学术界和司法界对这些问题形成统一

认识，实现有效惩治和预防干股型受贿犯罪的目的。

在研究这些问题时，笔者的主要研究方法是：第一，综合应用各种刑法解释原理包括文理解释、扩大解释、目的解释等对干股受贿的刑法规范进行解释，注意“将目光不断往返于大小前提之间，使刑法规范与生活事实交互作用，从而发现法律、做出判断”，^①使得刑法规范能够不枉不纵地规制犯罪；第二，由于干股受贿犯罪是一种典型的实践到理论的犯罪类型，即先出现犯罪后再对犯罪的立法和规制进行研究的犯罪类型，因此在研究相关问题时笔者尽量不拘泥于现有的理论研究成果或立法条文，而是根据不断变化的办案实践对传统观点进行反思，提出自己的见解；第三，干股受贿犯罪属于行政犯，“由于行政法规会因为国家管理目标的改变而时常发生变化，行政犯也就其常常处于变动之中，缺乏自然犯那样的稳定性”，^②因此对其研究不得不适当参照国家的现实司法政策，但这种刑事政策往往也可能对正确认定犯罪造成负面影响，这时要注意在研究时必须把握好刑事司法政策的适用范围与适用原则。

^①张明楷.刑法分则的解释原理[M].北京：中国人民大学出版社，2004.7.

^②苏惠渔主编.刑法学[M].北京：中国政法大学出版社，1999.82.

第一章 干股受贿犯罪基本问题梳理

要研究干股受贿犯罪的问题,首先必须对干股受贿的一些基本问题进行分析和界定,如果对这些基本问题没能形成一致的认识和意见,那么对干股受贿犯罪的探讨就会失去研究的基点。为更好地展开论述,笔者试对其中的最基本问题进行一些归纳和梳理。

第一节 干股受贿犯罪中“干股”的定义

一、干股的本质属性

什么是干股?这一问题在不同的领域有不同的理解,如《现代汉语词典》从文义方面进行解释,认为“所谓干股,是指不出股金,赚了分红而赔了不受损失的股份”;^①有的观点从公司管理的角度分析干股概念,“干股分为管理干股与技术干股,是股东无须投入资金而获得的股份,作为获得股份的对价,股东投入公司的是专业管理服务、高级技术支持。该部分股份对应的权利可以由当事人自行约定”;^②有的观点则直接从权钱交易的性质对干股进行界定,“干股是不投入股金,不参与经营,但对股份享有所有权并分享红利的股份,也称权力股”。^③不论从什么角度对干股进行定义,也不论这种定义是否过宽或过窄,但可以看出,干股的本质属性在于它是不需要缴纳出资但却享受公司股份或资本额,能够取得分红的一种财产性利益。

二、受贿犯罪中的干股

干股有多种表现形式,举起要者,有以下几种:“(1)权力干股,公司或者股东无偿送给掌握某种公共权力的人股份;(2)管理干股,公司或者股东无偿送给公司管理者股份;(3)技术干股,公司或者股东无偿送给公司技术骨干或某种技术诀窍掌握者股份;(4)信息干股,公司或者股东无偿送给为公司提供经营信息的人股份;(5)员工干股,公司无偿送给公司员工的股份;(6)亲友干股,公司股东

^①中国社会科学院语言研究所词典编辑室.现代汉语词典[Z].北京:商务印书馆,2002.202.

^②李成杰、侯铁红.干股薪酬制探析——兼评审理公司纠纷征求意见稿第33条[J].经济工作,2005(8).

^③最高人民法院刑事审判第二庭.国有公司经理在公司职工承包的下属经营部中“搭干股并分红”的行为如何认定[N].人民法院报,2003-1-6.

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.

廈門大學博碩