

为谋取不正当利益,即使被索取财物仍构成行贿犯罪



业务顾问
yewuguwen

典型案例
2018年6月,甲县水务局局长王某为弥补水务局在跑项目过程中的一些花费,找到时任A水电公司法人代表姚某,以甲县水务局为A水电公司在项目施工过程中提供了帮助和方便为由,向姚某提出要一部分钱用于核销单位跑项目支出的相关费用。姚某为了水电公司以后在甲县水务局有更多工程项目能够顺利中标,便同意以“小河流域治理”项目中的质保金70余万元返给甲县水务局。2018年年底,该70余万元质保金全部到A水电公司账户后,水电公司取出70万元现金送给了甲县水务局。

问题:A水电公司与姚某的行为应如何定性?

观点一:因被勒索给予国家工作人员以财物,没有获得不正当利益的,不是行贿。甲县水务局向A水电公司要钱用于核销单位跑项目支出的相关费用,该行为属于索贿,姚某为了水电公司以后在甲县水务局有更多工程项目能够顺利中标,不得不给水务局送钱。所以,A水电公司与姚某的行为不构成犯罪。

观点二:A水电公司给予甲县水务局以70万元,是为了水电公司以后在甲县水务局有更多工程项目能够顺利中标,也就是为了谋取竞争优势,这是谋取不正当利益的一种。A水电公司和作为A水电公司直接负责的主管人员姚某,其行为均构成对单位行贿罪,应以对单位行贿罪追究其刑事责任。

评析意见
笔者同意第二种观点。
对单位行贿罪,是指为谋取不正当利益,给予国家机关、国有公司、企业、事业单位、人民团体以财物,或者在经济往来中,违反国家规定,给予上述单位各种名义的回扣、手续费的行为。在区分本罪的罪与非罪的界限时,主要看谋取利益的正当利益还是不正当利益。如果行为人为为了谋取正当合法的利益,如本来应当给办理的营业执照、户口转移等手续由于长期得不到解决,或者为了尽早得到解决而采取送钱送物的手段;或者被勒索而被迫给予国家机关、国有公司、企业、事业单位、人民团体以财物的,则不构成对单位行贿罪。如果为谋取不正当利益,即使被勒索的情况下行为人为向有关单位给付财物的,仍应以对单位行贿罪论处。

本案中,A水电公司给予甲县水务局以70万元,对该事实并没有争议。A水电公司与姚某的行为是否构成对单位

行贿罪,其关键在于是否谋取了不正当利益。根据有关司法解释,行贿罪中的“谋取不正当利益”,是指行贿人谋取利益的违反法律、法规、规章、政策规定,或者要求国家工作人员违反法律、法规、规章、政策、行业规范的规定,为自己提供帮助或者方便条件。违背公平、公正原则,在经济、组织人事管理活动中,谋取竞争优势的,应当认定为“谋取不正当利益”。

本案中,姚某为了A水电公司以后在招投标过程中获得甲县水务局的照顾拿到更多的工程,在甲县水务局的要求下,其承诺以甲县“小河流域治理”项目质保金给付甲县水务局。即使A水电公司拿到甲县水务局的工程不违反法律、法规、规章、政策规定,但是相比于其他没有给水务局送钱的竞争主体而言,无疑A水电公司谋取了竞争优势,这种竞争优势是“不正当利益”的一种。

综上所述,A水电公司为了以后在甲县水务局有更多工程项目能够顺利中标,而给予甲县水务局以70万元,属于为谋取不正当利益,给予国家机关以财物,构成对单位行贿罪。姚某作为A水电公司直接负责的主管人员,应当按照对单位行贿罪定罪处罚。

相关知识:
1.《中华人民共和国刑法》第三百九十一条:“为谋取不正当利益,给予国家

机关、国有公司、企业、事业单位、人民团体以财物的,或者在经济往来中,违反国家规定,给予各种名义的回扣、手续费的,处三年以下有期徒刑或者拘役,并处罚金。单位犯前款罪的,对单位判处罚金,并对其直接负责的主管人员和其他直接责任人员,依照前款的规定处罚。”

2.最高人民法院、最高人民检察院《关于办理商业贿赂刑事案件适用法律若干问题的意见》(法发〔2008〕33号):“九、在行贿犯罪中,‘谋取不正当利益’,是指行贿人谋取违反法律、法规、规章或者政策规定的利益,或者要求对方违反法律、法规、规章、政策、行业规范的规定提供帮助或者方便条件。在招标投标、政府采购等商业活动中,违背公平原则,给予相关人员财物以谋取竞争优势的,属于‘谋取不正当利益’。”

3.最高人民法院、最高人民检察院《关于办理行贿刑事案件具体应用法律若干问题的解释》(法释〔2012〕22号)第十二条:“行贿犯罪中的‘谋取不正当利益’,是指行贿人谋取违反法律、法规、规章、政策规定,或者要求国家工作人员违反法律、法规、规章、政策、行业规范的规定,为自己提供帮助或者方便条件。违背公平、公正原则,在经济、组织人事管理活动中,谋取竞争优势的,应当认定为‘谋取不正当利益’。”



通山打造“清廉单元” 统筹推进“清廉通山”建设

本报讯 通讯员宋成琳、阮娅慧报道:今年以来,通山县紧扣清廉机关、清廉企业、清廉学校、清廉医院、清廉村居、清廉家庭、清廉文化等“清廉单元”建设目标,着力推进“政治生态清明、干部队伍清正、政务环境清廉、社会风气清明”的“清廉通山”建设。

该县注重挖掘具有地方特色的廉洁文化元素,通过编排现代廉政采茶戏《三杯酒》,将党员干部廉政教育的“大主题”以“小故事”的形式精彩呈现,达到寓教于乐、以艺劝廉的目的。同时,精心打造“清廉书院”,推动读书文化与清廉文化、传统文化、家风建设相结合,并依托圣庙家庭家教家风教育基地,将学习教育与互动体验相结合,多形式开展以家风家训为主题的好家风传习、家家家训故事诵读、家家家教专题讲座等学习实践活动,助力清廉家庭建设,以纯正家风涵养清朗党风政风。

该县聚焦基层农村“微权力”,针对群众身边腐败和作风问题,紧盯乡村振兴、村集体资产、惠农政策落实、教育医疗、环境卫生整治等领域开展专项整治,通过开门问需、入户走访、蹲点调研等方式,对基层进行深入“体检”,着力发现“微腐败”病灶,靶向点穴,确保监督有的放矢,以不断净化的基层政治生态,推动“清廉村居”建设向纵深发展。

崇阳坚持下沉遍访 解决群众“急难愁盼”问题

本报讯 通讯员袁露报道:“要想富,先修路”,这句话一点都没错。”日前,崇阳县港口乡大东港村支书指着来往往的货车,高兴地向该县纪委监委回访小组讲述着通村公路给村民生产生活带来的便利。

今年4月以前,从港口乡塘口村到大东港村的村级公路一直是两地群众心中的一件伤心事,坑坑洼洼的狭窄山路,不仅影响了村民安全出行,还阻碍了农产品正常外销。该县纪委监委在开展下沉巡回遍访活动中了解到这一情况后,当即就将这条公路列入“我为群众办实事”清单,督导有关部门对这条“伤心路”进行升级改造,通过新建1公里、拓宽4.2公里,使昔日的“伤心路”摇身一变成了村民通向富裕的“幸福路”。

为切实帮助群众解决“急难愁盼”问题,今年以来,该县纪委监委以开展“我为群众办实事”活动为契机,联合乡镇村三级纪检监察力量,深入开展下沉遍访,通过入户听民声、解民忧,对群众生产生活中存在的痛点、难点、堵点问题,全部纳入监督清单,督促相关单位逐一销号落实。同时,成立工作专班跟踪反映问题落实情况,确保信访人合理诉求及时解决到位。

截至目前,该县纪检监察干部共下沉村(社区)58次,出动纪检监察干部60余人,接待来访群众180人,累计解决“急难愁盼”问题59个。

咸安开展监督检查 推动宣教月活动走深走实

本报讯 通讯员许洁报道:日前,咸安区纪委监委督查组在区税务局机关廉政宣教室展厅看到,各具特色的廉政宣传教育展板,以及播放图文音像视频的大屏幕显示屏交相辉映,气势恢弘。

这是该区推动党风廉政建设宣传教育进机关、进学校、进企业、进村社的一个缩影。

自宣教月活动启动以来,该区围绕“创清廉咸安 树新风正气”主题,紧扣“纪法同行”集中学习、“清廉咸安”共建共享、“镜鉴自省”警示教育、“清廉有为”作风提升、“护航发展”主题宣传等5个方面、12项活动,督导全区各乡镇(街道)、区直各单位落实落细,在做实“规定动作”、做优“自选动作”上下实功、见真效。并通过座谈了解、翻阅资料、现场查看等方式,加大督导检查力度,对检查发现的问题现场反馈,提出整改意见和要求,力戒宣传月活动不扎实、不深入、搞形式、走过场等,确保活动走深走实。

截至目前,该区纪委监委已先后对14个乡镇(街道)和13个重点部门进行了专项检查,为宣教月活动走深走实奠定了基础。

通城县人民医院 全力创建“清廉医院”

本报讯 通讯员吴林艳报道:“创建党风清正、院风清朗、医风清新的‘清廉医院’,就是要让医院的发展更健康,医患关系更和谐。”日前,通城县人民医院党委书记蔡天福就深入推进“清廉医院”建设提出新要求。

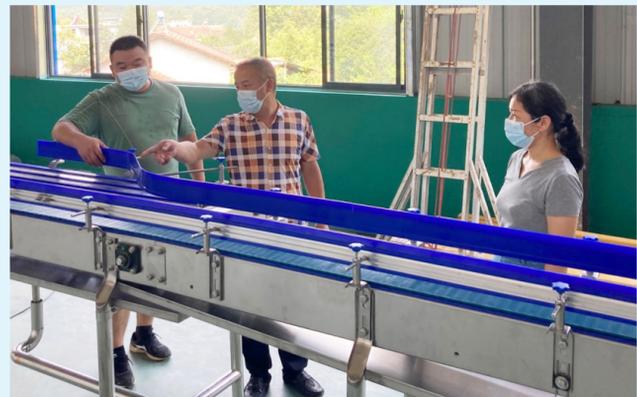
近年来,该院坚持把推进“清廉医院”建设与深化医改、强化业务管理紧密结合,成立了由院党委总负责,党委书记、院长为第一责任人的领导小组,在制定出台《建设清廉医院实施方案》《医德医风管理实施方案》等文件的同时,按照“党支部建在科室”的要求,在有3名以上正式党员的科室全部成立党支部,使全院党支部从原来的5个增加到现在的8个,实现所有临床业务科室党组织全覆盖。

同时,围绕政治素质好、科室运营业绩好、团结协作好、作风形象好的“四好”科室建设目标,推进学习型、清廉型、安全型、节约型、和谐型、服务型、创新型“七型班组”建设,构建起“医院党委、党支部、党小组”三级网格,定格、定人、定责,推动“清廉医院”建设,确保清廉建设不留死角、不留盲区。

目前,该院结合省、市、县关于公立医疗机构政府采购三年专项行动要求,建立了完善了相应采购制度,明确了采购流程,从源头扎牢预防购销领域腐败的篱笆。



近年来,嘉鱼县坚持以创建清廉文化为着力点,精心创作原创说唱《大明清官李太清》、情景剧《纪念抗洪英雄高建成》等富有地方特色的红色廉政文艺节目,并通过“大篷车”“红色文艺轻骑兵”等群众喜闻乐见的传播载体,深入全县巡回演出,让廉政之声飞入寻常百姓家。图为《大明清官李太清》排练现场。通讯员 梅皇荣 摄



近年来,咸安区纪委监委立足职责定位,围绕扶贫产业、政策执行、项目实施等工作加强日常监督,以有力有效的监督为巩固拓展脱贫攻坚成果同乡村振兴有效衔接保驾护航。图为该区纪委监委专项监督检查组在汀泗桥镇古田村山泉水加工车间了解项目推进情况。通讯员 毛本波 摄

强化源头监管 细化防范措施

赤壁着力推进“清廉企业”建设



经验视窗
JING YAN SHI CHUANG

本报讯 通讯员廖成报道:“只要廉政风险点‘找得准’‘防得牢’,工作起来就更安心了!”日前,赤壁市公交集团公司信息技术装备部负责人熊涛完成廉政风险自查表提交工作后,充满感慨地说。

这是该公司针对重点领域、重要岗位、关键人员开展廉政风险点排查,推进“清廉企业”建设的一个缩影。

赤壁市公交集团有关负责人说,为堵塞小微权力运行漏洞,该公司在理清

权力运行流程的同时,对每一个风险点都逐一制订细化防范措施,并形成风险防控方案,从源头预防微腐败发生。截至目前,该公司已排查风险点71个,制定相应措施72条。

“清廉企业”建设作为该市推进“清廉赤壁”建设的七个单元之一,旨在深化亲清政商关系,激发企业发展活力。今年9月,赤壁市纪委监委联合市国资局、市工商联制定出台《关于推进清廉企业建设的实施意见》方案,采取协同联动、制度规范、文化熏陶等方式,扎实推进“清廉企业”建设。除了引导企业抓好“清廉软实力”,完善相关管理制度外,还注重引领企业开展各类廉洁文化宣传活动,从党建、制度、教育、文化等方面着

手,强化企业反腐倡廉意识。

“你们的经营摊位是怎么确定的?平时会缴纳哪些费用?”赤壁市商发集团公司纪检工作人员深入营里集贸市场开展专项检查时,向摊位经营者了解企业的营商服务。

为推进“清廉企业”建设,赤壁市商发集团公司不仅组建成立工作专班,健全相关管理制度,还在集团成立以纪检监察审计部牵头的监督工作小组,聚焦企业日常管理和对象的意见建议开展专项监督,防范各个领域腐败风险。

“清正有德,廉洁有志……”近段时间,赤壁市市民总能看到不少载有LED电子字幕的出租汽车穿梭在城区,车顶滚动的廉洁标语格外醒目。

随着“清廉企业”建设的有序推进,一个崇尚清廉的良好风气蔚然形成。不仅城发集团组织干部职工开展廉洁签名,许下廉洁从业的承诺,而且交投集团公司也把廉政课堂开到码头、工地一线,让安全、优质、廉洁意识深入项目建设工地;公交集团则通过开设“清廉专线”,把廉政漫画、廉政标语搬到公交车厢,建起移动的“廉政课堂”……

“清廉企业”建设是推动企业高质量发展的重要保障,必须同向发力,久久为功。”该市纪委监委相关负责人表示,下一步,将在推动“清廉企业”建设制度化、规范化、科学化的基础上,不断催生企业凝聚力,提升竞争力,让“清廉元素”成为激发企业发展活力的不竭动力。

以清廉“映”眼帘

○ 吴林艳

“哎哟!”正在缝衣服的婆婆突然叫了起来。

“咋啦?”爹爹着急地站起来,颤颤巍巍地向婆婆走去。

数月以前,婆婆就感觉自己看东西越来越费力了,特别是缝缝补补的时候,一不小心就扎了针头。

“老婆子,不能缝就不要缝,看你非得弄得这个样子!”爹爹一把拉过婆婆流血的手指小心地吹着,一边不停地责备。

“我这眼睛确实是越来越不好使了,看来是该到医院看看了!”婆婆无奈道。

第二天,爹爹和婆婆相互搀扶着来到医院眼科门诊,经过一系列检查后,确诊为老年性白内障,需要做手术。

婆婆一辈子都没住过院,这下居然

要手术了,心里七上八下,忐忑不安。

爹爹琢磨着给在外务工的儿子打了个电话。

“妈妈操劳了一辈子,现在眼睛出了毛病,一定要尽全力给她治疗,要找最好的医生,用最先进的治疗手段。”儿子极其孝顺地第一时间就汇回了一笔钱。

爹爹婆婆很快就好办了入院手续,听科室的病友说,白内障手术做得最好的医生姓黎,是眼科的主任,在当地很有影响力,但找他做手术的患者特别多。

“老头子,这么大的一个专家,找的人又多,他能给咱做手术吗?”婆婆心里打鼓。

“这样,我们去给黎主任送个红包,请他关照关照。”俩位老人一拍即合,当即准备了一个厚厚的红包。

中午趁着医生办公室没有其他人员,爹爹小心翼翼地走了进去,把提前准备好的红包往黎主任手里塞。

“手术的事就拜托您了!”爹爹恳求道。

这时护士长从外边走来,爹爹红着脸将红包放在桌上,转身溜走了。

护士长拿起桌上的大红包,在手上掂了掂:“主任,您看这?”

黎主任见状点点头,“老规矩,收下。”

不曾走远的爹爹,清清楚楚地听到了黎主任和护士长的对话,特别是“老规矩”三个字,让他的脊背一阵发凉。

手术很顺利,也许是送红包的原因,黎主任来查房查得特别勤,医师护士服务态度也特别好,所谓“有钱能使鬼推磨”,爹爹心里愤愤地想。从此,爹爹对

医护人员的态度便有点冷淡,在他们面前颇有一点趾高气扬的味道,仿佛腰板也比以往挺得更直了。

婆婆很快就要康复出院了,医生护士热情相送。出院时,护士长拿出一张收据,温和地说:“爹爹,这是您几天前给黎主任的红包,我们帮您缴了住院费,这是收据,您拿好!”

“医院有明文规定,禁止医护收受患者红包,之前我们收下红包,是为了让您安心手术,现在可以物归原主了!”护士长补充道。

见此情景,爹爹的脸顿时红一阵白一阵,心里直为自己原来对医护人员的误会懊恼不已。事后,根据儿子的建议,爹爹婆婆给眼科送来一面锦旗,锦旗上绣着六个醒目大字——“以清廉映眼帘”。

