

刑事办案实务指引丛书 ①

HETONGZHAPIANZUI

合同诈骗罪

案件办理指引

ANJIAN BANLI ZHIYIN

河南省人民检察院
中国人民大学刑事法律科学研究中心 编

张庆彬 程雷◎主编

中国检察出版社

刑事办案实务指引丛书 ①

合同诈骗罪

案件办理指引

HETONGZHAPIANZUI
ANJIAN BANLI ZHIYIN

河南省人民检察院 编
中国人民大学刑事法律科学研究中心

张庆彬 程雷◎主编

中国检察出版社

《合同诈骗罪案件办理指引》 编写委员会

主 编：张庆彬 程 雷

副 主 编：魏颖华 李建红

编写组成员：薛儒锋 焦晓雷 郭丽娜 朱梁双
田昊男 宋喜东 高童非 史 蔚
孙森森 王熠珏

总序

近年来，河南省检察机关以习近平新时代中国特色社会主义思想为指导，深入贯彻落实习近平法治思想，按照最高人民检察院“讲政治、顾大局、谋发展、重自强”的总体要求，主动适应新时代新要求，不断加强法律监督能力建设，为新时代河南检察事业高质量发展奠定坚实基础。

在建党百年、人民检察制度创立 90 周年的历史性时刻，党中央专门印发《中共中央关于加强新时代检察机关法律监督工作的意见》（以下简称《意见》），这是习近平法治思想在法律监督工作中的具体化，是指导新时代检察工作高质量发展的纲领性文件，是对检察机关法律监督工作提出的更高要求。全面贯彻习近平法治思想，深入落实党中央《意见》，对检察机关既是重大历史机遇，又是重大政治考验，根本在于不断加强过硬检察队伍建设，提升法律监督质量和效果，在每一起案件办理过程中“让人民群众切实感受到公平正义就在身边”。我们清醒地认识到，进入新发展阶段，与中央要求相比、与经济社会发展需求相比、与人民群众期盼相比，河南省检察队伍整体能力素质跟不上、不适应的问题还比较突出，亟须在提升能力素质上按下“加速键”、释放“加速度”。

围绕深化落实党中央《意见》及河南省委实施意见，扎实推进“质量建设年”“基层建设深化年”和“能力作风建设年”活动，河南省人民检察院坚持问题导向，采取一系列主动跟进的思路举措，在深入学习最高人民检察院《全国检察机关十大业务系列教材》基础上，重点针对队伍能力素质与新时代检察履职需求不相匹配、监督办案能力不足、办案不规范等突出问题，以“实用、管用、一线办案同志愿意用”为目标，组织编写了一套立足新时代检察工作需求，融合司法实践和学术研究，聚焦实务难题和理论前沿，兼具河南地方特色和普遍指导价值的刑事个罪及类罪办案指引。

丛书，以期能够指导、服务司法实践，加快推动专业化队伍建设，推动全省检察机关以过硬本领扛起监督办案的主责主业。

(一)

工欲善其事，必先利其器。为做好编写工作，河南省人民检察院专门成立编审专班，论证编写方向、研讨基本内容，动员指导各市分院积极参与，结合各地办案特点分别梳理不同罪名，并邀请专家学者提供理论支持，认真研究起草、反复修改完善，突出“实战实用实效”，力求做到“四个尽可能穷尽”。

尽可能穷尽现有法律法规政策规范。法律法规政策规范是司法办案的依据，只有熟练掌握相关法律法规政策规范，学通弄懂其基本原则和精神实质，才能有效避免就案办案、机械司法，做到兼顾“天理国法人情”，实现司法办案政治效果、社会效果和法律效果的有机统一。该指引丛书的每个罪名指引单册，均收集了涉及该罪名的现有法律法规、刑事司法政策、司法解释以及各地的有关规定、纪要等规范性文件，为司法办案提供充分的依据和参考。

尽可能穷尽现有理论前沿研究成果。司法实践需要法学理论的指导，法学理论亦无法脱离司法实践。作为司法办案人员，理解掌握法学理论是依法正确履行职能的基础。该指引丛书立足推动理论与司法实践的融合互动，依托办案实务与理论研究指导基地建设，深化推进“检校合作”，充分吸收最新理论前沿研究成果，架起理论与实践之间的桥梁，为司法办案提供强力的理论支撑和智力支持。

尽可能穷尽指导性、典型案例。一个案例胜过一打文件。该指引丛书设专门一编收集整理“两高”现有的指导性案例、参考案例、典型案例，以及相关的无罪判决、法律监督、审查逮捕、审查起诉、不起诉等案例，对每个案例以提要、裁判要旨、本案评析的形式进行总结分析，通过逐案“解剖麻雀”，从不同角度、不同方位为办案实践提供借鉴和参考。

尽可能穷尽司法实践中热点难点问题。每一个罪名都有各自特点。现实生活中，新的犯罪形式、手法层出不穷，各种热点难点问题不断涌现，

司法实践中个案情况千差万别，为司法办案带来难度和困扰。该指引丛书尽可能穷尽目前司法实践中遇到的各类问题、难点，归纳个性问题、总结共性问题，分门别类进行梳理阐述，给出解决问题的方法或思路方向。

(二)

《刑事办案实务指引丛书》，从司法实践出发，着眼于检察监督办案，有很强的针对性和指导意义，是一部具有鲜明特点的丛书。一是融系统性、针对性于一体。丛书按照主要罪名全涵盖的思路，对司法实践中常用常见的罪名全部纳入，有的以类罪指引的方式呈现，有的以个罪指引的方式呈现，丛书内容丰富，具有较强的系统性。单册指引分办案指引、案例指引、规范指引三编，办案指引部分按照罪名定性、诉讼流程、热点问题的编写体例，针对一类罪名或一个罪名进行深入研究，内容上力求做到“四个尽可能穷尽”，重点突出、针对性强，既是法律规范、政策精神的集合体，也是鲜活案例汇编的集合体，还是常见问题解析的集合体，更是证据标准、办案方法的集合体，是一本立体式、全方位的操作手册。二是融理论性、实践性于一体。丛书定位为办案指引，有别于一般理论性书籍和汇编性书籍，坚持“实战实用实效”导向，力求在理论与实务上实现高度融合。特别是对司法实践中的疑难复杂问题，按照能形成定论的给出明确观点、尚有争议的说清倾向性意见、争议较大的列明理论观点的思路，既有对理论观点的论述阐释，又有对办案实践的总结提炼，理论的高度与实践的深度有机结合，确保切实能够指导实践、用于实战，无论是对司法新人还是办案老手，均能开卷有益。三是融特色性、普适性于一体。丛书立足河南检察，主要编写力量也是河南检察干警，是对河南检察监督办案特点和司法实践经验的一次大研讨、大总结，具有鲜明的地域特色和地方元素，致力于打造“豫检品牌”。同时，通过全面搜集资料素材，广泛征求意见建议，与高校研究机构深度合作，邀请专家学者提供理论支持，邀请最高人民检察院业务专家全面审核把关等方式，广泛借鉴各地经验做法，深入吸收最新理论成果，力争兼具地方特色性和全国普适性。

(三)

编写《刑事办案实务指引丛书》，是一次积极的尝试和探索，希望把指引丛书的编写、修订、完善打造成全省检察干警业务沟通的平台，广大干警借助这个平台开展积极有效的交流研讨，形成学习交流的良好氛围，促进理论与实践水平的整体提升。希望指引丛书能成为司法办案的教科书、工具书，帮助解决司法办案中理论观点、法律法规、典型案例找不到、找不全、寻找费时间等问题，促进司法办案质效整体提升。

《刑事办案实务指引丛书》的编写修订、学习使用是实现检察干警履职能力全面提升和检察工作高质量发展的一项长期性、基础性工作。首先要做到与时俱进，各市分院围绕本地负责编写的几个罪名或几类罪名，依托“办案实务与理论研究指导基地”建设，紧盯法律法规新变化，瞄准实践发展新问题，探讨法学研究新成果，补充司法实践新案例，适时修订完善，确保指引丛书始终保持实践经验积累和司法理论研究的实时性和实践性，做到常用常新。同时，还要做到常学常用，希望全省检察干警在学用的过程中营造重视学习、精研业务的浓厚氛围，全面提升能力素质、锻造过硬本领，以止于至善的标准、能动履职的自觉、扎实办案的成效，奋力推动河南检察从“案件大省”向“办案强省”迈进，以高质量检察履职为现代化河南建设作出新的更大贡献。

上 编
办案指引

第一章 关于合同诈骗案件定性的若干问题

第一节 合同诈骗基本问题	3
一、合同形式与范围的认定	3
(一) 合同诈骗罪中的“合同”不限于书面合同	3
(二) 合同诈骗罪中的“合同”应当体现一定的市场秩序	4
(三) 合同诈骗罪中的“合同”不限于有效合同	4
二、非法占有目的的认定	5
(一) 非法占有目的的推定	5
(二) 非法占有目的产生时间的影响	11
三、合同欺诈与合同诈骗的区分	12
(一) 学理上的区分	12
(二) 实务中的区分	14
四、单位犯罪与个人犯罪的认定	15
(一) 单位的范围	15
(二) 单位犯罪的处罚原则	15
(三) 单位犯罪的认定	16
(四) 单位犯罪的否定	17
(五) 一人公司单位犯罪的认定	17
(六) 单位犯罪直接负责的主管人员和其他直接责任人员的认定	18

(七) 单位内设或分支机构实施犯罪是否认定单位犯罪	19
(八) 单位被撤销、注销或合并、分立后的刑事责任承担	19
(九) 单位共同犯罪的处理	20
五、犯罪数额的认定	20
(一) 合同诈骗犯罪数额的认定方式	20
(二) 犯罪成本是否应当从犯罪数额中扣除	20
(三) 合同诈骗中案发前归还数额在犯罪数额中是否可以扣除	21
(四) 合同诈骗犯罪中, 犯罪既遂与未遂并存时, 犯罪数额 如何认定	21
(五) 犯罪数额未达到合同诈骗罪立案标准, 但达到诈骗罪 立案标准的, 能否以诈骗罪定罪处罚	22
第二节 合同诈骗常见典型行为解析	23
一、“一物多卖”行为	23
(一) 一物多卖情况下如何认定合同诈骗	23
(二) 一物多卖情况下如何确定被害人	24
二、“借鸡生蛋”行为	26
(一) 关于欺骗手段的审查认定	26
(二) 关于主观目的的审查认定	26
三、“借新还旧”行为	28
(一) 旧债的性质	28
(二) 不能归还的原因	28
(三) 生产经营活动的盈利能力	28
(四) 有无其他还款资金来源	29
(五) 是否隐匿、转移资产或逃匿	29
(六) 有哪些实际被害人	29
四、“骗取担保”行为	29
(一) 被害人的确定与行为性质的认定	30
(二) 担保人被骗与担保责任的承担	32
(三) 损失结果与犯罪数额的认定	32

(四) 担保人承担责任前报案的处理	33
五、“合同陷阱”行为	35
(一) “合同陷阱”的常见形式	35
(二) “合同陷阱”案件的特点	36
(三) “合同陷阱”案件的定性	36
六、“租车两头骗”行为	38
(一) 利益受损方为被害人	38
(二) 出租方为被害人	38
(三) 出租方、出借方均为被害人	39
七、“骗逃费用”行为	39
(一) 行为人实施了虚构事实、隐瞒真相的行为	40
(二) 非法占有目的	40
八、“虚假宣传”行为	41
(一) “虚假宣传”的目的	41
(二) “虚假宣传”的程度	41
(三) “虚假宣传”的结果	41
(四) 行为人的事后表现	42
九、“情势变更”行为	42
(一) 审查行为人合同签订时是否具有非法占有的目的	42
(二) 审查合同履行过程中履约条件是否发生重大变化	43
(三) 审查履约条件的重大变化是否致使合同目的无法实现	43
(四) 审查行为人事后对于不能履行合同的態度	43
十、“权利瑕疵”行为	44
(一) 权利瑕疵对履约可能性的影响	44
(二) 有无积极履约的行为	45
(三) 事后表现	45
十一、“骗偷兼有”行为	45
第三节 此罪与彼罪的区分	46
一、合同诈骗罪与诈骗罪	46

二、合同诈骗罪与金融诈骗罪.....	49
(一) 单位实施贷款诈骗的是贷款诈骗罪还是合同诈骗罪.....	50
(二) 诈骗小额贷款公司贷款的是贷款诈骗罪还是合同诈骗罪.....	50
(三) 保险诈骗数额特别巨大或者有其他特别严重情节的 能否按合同诈骗定罪处罚.....	52
三、合同诈骗罪与职务侵占罪、挪用资金罪.....	52
(一) 犯罪主体是否为单位工作人员.....	52
(二) 是否利用职务便利.....	53
(三) 准确认定被害人.....	54
四、合同诈骗罪与侵占罪.....	54

第二章 关于合同诈骗案件审查逮捕的若干问题

第一节 证据审查.....	56
一、合同诈骗案件审查逮捕的证据要求.....	56
(一) 证明发生了合同诈骗犯罪事实.....	57
(二) 证明合同诈骗行为是犯罪嫌疑人实施的.....	57
(三) 证明犯罪嫌疑人实施合同诈骗行为的证据已经查证属实.....	59
二、合同诈骗案件的有效审查.....	60
(一) 犯罪事实的审查重点.....	60
(二) 常见行为的审查重点.....	61
(三) 主观故意的审查重点.....	62
(四) 被害人陈述的审查方法.....	63
(五) 资金流向的审查方法.....	64
第二节 捕与不捕标准的把握与适用.....	65
一、严格适用逮捕措施.....	65
(一) 合同诈骗案件逮捕标准的把握.....	65
(二) 合同诈骗案件依法应当逮捕的情形.....	66
二、落实少捕慎押.....	67
(一) 合同诈骗案件不构成犯罪不捕的情形.....	67

(二) 合同诈骗案件事实不清、证据不足不捕的情形	67
(三) 合同诈骗案件无社会危险性不捕的情形	67
(四) 涉民企合同诈骗案件的少捕慎押	68
第三节 做好“侦捕诉衔接”需重点关注的问题	70
一、工作思路：强化引导、重视说理	70
二、工作方法：全面审查、捕诉衔接	70
三、工作重点：认罪认罚、羁押必要性审查	71
(一) 认罪认罚工作的双向促进	71
(二) 羁押必要性审查的贯穿始终	72
第三章 关于合同诈骗案件审查起诉的若干问题	
第一节 证据审查	73
一、合同诈骗案件证据审查方法	73
(一) 分解验证	73
(二) 双向对比	74
(三) 综合分析	74
二、合同诈骗案件中非法占有目的的证据审查	75
(一) 事前	76
(二) 事中	77
(三) 事后	79
三、合同诈骗案件证据审查常见疑难问题及应对	80
(一) 审计报告的证据分类及证据资格	80
(二) 犯罪嫌疑人翻供的处理	81
(三) 证人翻证的处理	81
(四) “幽灵抗辩”的应对	82
(五) 资金去向出现“物理性隔断”的处理	83
第二节 诉与不诉标准的把握与适用	83
一、合同诈骗案件起诉标准的把握	83
二、合同诈骗案件不起诉标准的把握	84

(一) 不起诉的种类与适用条件.....	84
(二) 涉民企合同诈骗案件的慎诉问题.....	86
三、合同诈骗案件质量效率的平衡.....	87
第三节 出庭公诉需关注的重点问题.....	88
一、庭前准备——关注专业知识和专业性证据.....	89
二、庭前会议——重点解决管辖权争议等程序问题.....	89
三、法庭讯问——注重查明非法占有目的.....	89
四、举证质证——紧扣犯罪手段和主观目的.....	90
五、法庭辩论——突出合同诈骗争议焦点.....	90

第四章 关于合同诈骗案件诉讼监督的若干问题

第一节 刑事诉讼法律监督概述.....	91
一、立案监督.....	92
(一) 监督立案.....	92
(二) 监督撤案.....	93
(三) “挂案”监督.....	95
(四) 刑事手段插手经济纠纷监督.....	95
二、侦查活动监督.....	95
(一) 监督事项.....	95
(二) 纠正违法.....	96
(三) 介入侦查.....	96
(四) 另案处理监督.....	97
(五) 超期羁押.....	97
三、审判活动监督.....	97
(一) 违法行为监督.....	97
(二) 诉讼程序监督.....	98
(三) 刑事判决、裁定监督.....	99
第二节 合同诈骗案件诉讼监督的特点.....	104
一、关注签订、履行合同不规范的特点, 防止违规变违法.....	104

二、关注合同诈骗犯罪的经济性特点，防止保护变破坏.....	104
三、关注双方当事人矛盾尖锐的特点，防止办案变犯案.....	105
四、关注合同诈骗犯罪定性难的特点，防止监督变干预.....	105
第三节 合同诈骗案件重点监督事项	106
一、调查核实是否存在以刑事手段插手经济纠纷的问题.....	107
二、慎重监督以经济纠纷为由不予立案的问题.....	107
三、全程监督介入经济纠纷违法立案的问题.....	108
四、特别关注不当妨碍关联民事诉讼的问题.....	109
五、依法常态化监督“挂案”的问题.....	109
六、多方式监督违规查封、扣押、冻结财产的问题.....	110
七、依法监督判决、裁定违规违法问题.....	111
（一）非法占有目的认定分歧.....	111
（二）单位犯罪认定分歧.....	111
（三）定罪量刑认定分歧.....	111
（四）涉案财物未处理.....	112
第五章 关于合同诈骗案件的其他若干问题	
第一节 起诉被判无罪案件的剖析	113
一、存在客观归罪的惯性思维.....	113
二、对罪与非罪的界限存在认识模糊.....	114
三、检法存在认识分歧.....	115
四、信访维稳因素的影响.....	115
第二节 合同诈骗案件的精准量刑建议问题	116
一、量刑的步骤和方法.....	116
（一）以犯罪数额为基础在相应法定刑幅度内选择起点刑.....	116
（二）依据具体诈骗金额计算刑罚增加量确定基准刑.....	117
（三）综合全案量刑情节进行调节拟定宣告刑.....	117
二、罚金刑的适用.....	118
（一）以合同诈骗数额为基础确定.....	118

(二) 综合考虑情节及执行能力进行调节	119
(三) 与主刑保持一致和协调	119
三、缓刑的考量因素	119
四、其他量刑问题	120
(一) 减轻处罚能否下降二格处罚	120
(二) 犯罪既遂与未遂并存时如何量刑	121
(三) 数罪并罚时如何合并量刑	121
第三节 合同诈骗案件的认罪认罚问题	122
一、合同诈骗罪适用认罪认罚从宽制度应当把握的重点问题	122
(一) 以客观性证据为中心建立证据体系	122
(二) 全面审查事实证据, 审慎把握“认罪”	122
(三) 以追赃挽损为重点, 准确认定“认罚”和“从宽”	123
(四) 加强刑事诉讼全流程适用, 更好落实刑事司法政策	124
二、热点疑难问题	124
(一) 犯罪嫌疑人、被告人认罪认罚, 但确无能力退赃退赔、 赔偿损失的, 能否认定“认罚”情节	124
(二) 法院采纳检察机关从宽建议作出一审判决后被告人又上诉, 检察机关能否抗诉	125
(三) 认罪认罚案件的证明标准如何把握	126
第四节 合同诈骗案件的企业合规问题	127
一、企业合规案件范围及适用条件	127
二、企业合规在合同诈骗案件中的适用	128
(一) 合同诈骗案件涉案企业存在的问题	128
(二) 合同诈骗案件涉案企业合规整改的针对性措施	129
三、探索多元化的涉案企业合规工作模式	130
四、其他热点难点问题	131
(一) 企业涉嫌合同诈骗犯罪, 相关责任人员可能判处3年 有期徒刑以上刑罚, 合规后是否可以不起诉	131
(二) 如何有效解决合规考察期限与法定办案时限之间的矛盾	132

(三) 如何把握企业合规工作向侦查环节延伸的度	132
第五节 合同诈骗案件的公开听证问题	133
一、合同诈骗案件听证范围明确化	133
二、合同诈骗案件听证方式多样化	134
三、合同诈骗案件听证人员专业化	134
四、合同诈骗案件听证效果综合化	135

中 编

案例指引

第一章 最高人民法院案例

一、指导案例	139
1. 【王新明合同诈骗案，最高法指导案例 62 号】在数额犯中 犯罪既遂与未遂并存时如何量刑？	139
二、参考案例	140
2. 【陈景雷等合同诈骗案，刑事审判参考第 1056 号】以适格 农民名义低价购买农机出售而骗取国家农机购置补贴款的 行为如何定性及如何认定合同诈骗罪中“合同”？	140
3. 【高淑华、孙里海合同诈骗案，刑事审判参考第 1299 号】 签订合同并收取对方的保证金后挪作他用能否直接认定 具有非法占有目的？	140
4. 【朱某某合同诈骗案，刑事审判参考第 1076 号】如何把握 合同诈骗案件的具体证明标准？	141
5. 【郭松飞合同诈骗案，刑事审判参考第 875 号】合同诈骗标 的车辆已过户未交付的犯罪形态如何认定？	142
6. 【王立强合同诈骗案，刑事审判参考第 959 号】如何准确地 对一房二卖的行为进行刑民界分？	142

- 7.【周敏合同诈骗案，刑事审判参考第 726 号】如何理解和把握一人公司单位犯罪主体的认定？143
- 8.【刘恺基合同诈骗案，刑事审判参考第 646 号】如何认定合同诈骗犯罪中行为人具有非法占有目的？144
- 9.【杨永承合同诈骗案，刑事审判参考第 716 号】以公司代理人的身份，通过骗取方式将收取的公司货款据为己有，是构成诈骗罪、职务侵占罪还是挪用资金罪？145
- 10.【虞秀强职务侵占案，刑事审判参考第 484 号】利用代理公司业务的职务之便将签订合同所得之财物占为己有的，应定职务侵占罪还是合同诈骗罪？146
- 11.【王贺军合同诈骗案，刑事审判参考第 403 号】以许诺让他人承揽虚假的工程项目为诱饵骗取钱财的行为是诈骗罪还是合同诈骗罪？146
- 12.【俞辉合同诈骗案，刑事审判参考第 169 号】单位贷款诈骗案件应以合同诈骗罪定罪处罚147
- 13.【程庆合同诈骗案，刑事审判参考第 211 号】通过欺骗手段兼并企业后恶意处分企业财产的行为，符合合同诈骗罪特征的，应以合同诈骗罪定罪处罚147
- 14.【宋德明合同诈骗案，刑事审判参考第 308 号】如何理解合同诈骗罪中的“合同”？148
- 15.【张海岩等合同诈骗案，刑事审判参考第 807 号】承运过程中承运人将承运货物暗中掉包的行为如何定性？148
- 16.【黄志奋合同诈骗案，刑事审判参考第 271 号】违反合同约定改变资金用途行为中非法占有目的的认定149
- 17.【秦文虚报注册资本、合同诈骗案，刑事审判参考第 352 号】骗取他人担保申请贷款的是贷款诈骗还是合同诈骗？150
- 三、其他典型案例151
- 18.【刘某贷款诈骗案，（2021）新刑终 84 号】行为人骗取单位或他人提供担保申请贷款的行为是职务侵占还是合同诈骗？151



更多法律电子书尽在 docsriver.com 商家巨力书店

- 19.【栾某某合同诈骗案，(2010)刑提字第1号】行为人代为收取货款后挪作他用且故意不予归还的行为，应以合同诈骗罪定罪处罚；刑法修订前的司法解释在修订后的效力及适用.....151
- 20.【褚某某合同诈骗案，(2020)赣刑终59号】以履行多层次贸易合同之名违规出借国有企业资金，陷入合同诈骗陷阱，存在巨大风险.....152
- 21.【伍某某合同诈骗案，(2020)鄂0684刑初174号】以内容明确的口头合同分包未取得承包权的工程项目，骗取保证金的，构成合同诈骗罪.....153
- 22.【王某某等人合同诈骗案，(2015)京一中刑初字第1301号】第三方提存机构协助一方当事人非法占有提存的保证金，如何准确定性？.....153
- 23.【吴联大合同诈骗案，最高人民法院公报2003年第1期】行为人以中介身份促成合同，在合同双方获利的同时牟取私利，是否构成合同诈骗？.....154

第二章 最高人民法院案例

- 一、指导性案例.....155
- 24.【检例第91号：温某某合同诈骗立案监督案（最高人民法院2020年12月21日发布）】在签订合同时具有部分履约能力，履约过程中发生纠纷的，是合同纠纷还是合同诈骗？.....155
- 二、典型案例.....156
- 25.【赵某某合同诈骗案，最高人民法院2021年8月12日发布】如何通过行为人的客观行为推定其非法占有目的？.....156
- 26.【方某某诈骗案，最高人民法院2020年10月30日发布】检察机关如何通过自行补充侦查做好刑事申诉复查工作？.....157