

## 第三十章 渎职罪

### 第一节 渎职罪的概述

#### 一、渎职罪的概念和特征

渎职罪(crimes of dereliction of duty),是指国家机关工作人员在公务活动中滥用职权、玩忽职守、徇私舞弊,妨害国家管理活动,致使公共财产或者国家与人民的利益遭受重大损失的行为。

刑法分则第九章所规定的渎职罪是对 1979 年刑法分则第八章修订增补而形成的。该章吸收了 1979 年刑法和单行刑法及附属刑法关于渎职罪的规定。与 1979 年刑法相比,刑法所规定的渎职罪严格地把犯罪主体限定为国家机关工作人员,而 1979 年刑法规定的渎职罪的主体为“国家工作人员”,其内涵远远大于“国家机关工作人员”。由于国家机关工作人员在职务活动中代表着国家,手中握有国家权力,其一举一动直接影响着国家的形象与声誉,其职务是否得到正确履行,涉及到国家职能能否正确发挥以及能否实现社会公正的大事。为了确保国家机关工作人员忠于职守、奉公守法、勤勤恳恳地履行公职,真正成为人民公仆,国家立法机关把那些严重的滥用职权、玩忽职守、徇私舞弊、妨害国家机关正常活动的行为作为犯罪严加惩处是非常必要的。渎职罪的构成有如下特征:

1. 本罪的客体是国家机关的正常管理活动。所谓“国家机关”,是指国家各级各类机关,包括国家各级权力机关、行政机关、审判机关、检察机关等。“国家机关的正常管理活动”,是指各级国家机关依法行使国家管理职权的正常活动,如各级行政部门(包括工商、卫生、内外贸易、海关、教育、财政税收、交通、农林渔政等部门)、司法部门的正常管理活动。这些机关的国家机关工作人员如有严重失职,必然影响到国家机关正常管理活动。

2. 本罪客观方面表现为行为人实施了滥用职权、玩忽职守、徇私舞弊(包括徇私枉法、徇情枉法等),并使公共财产、国家和人民利益遭受重大损失的行为。所谓滥用职权,是指国家机关工作人员不依法行使职权而任意扩大自己的职务权限;所谓玩忽职守,是指国家机关工作人员疏于职守、不按规程或规章行使管理职权;所谓徇私舞弊,则是指国家机关工作人员视神圣公职如儿戏,为了一己之私而徇情枉法。应当指出,一

般的滥用职权、玩忽职守和徇私舞弊的行为并不都构成渎职罪，只有那些因为渎职行为而致使公共财产或者国家和人民利益遭受重大损失的行为才构成犯罪。

3. 本类犯罪的主体是特殊主体，即国家机关工作人员，是指国家立法、行政、司法、军事等部门的公职人员，还包括中国共产党的各级机关、中国人民政治协商会议的各级机关的公职人员。不过，《刑法》第 398 条第 2 款规定的故意泄露国家秘密罪和过失泄露国家秘密罪，一般主体也能构成。

4. 本罪的主观方面，有的是故意，有的是过失。多数犯罪对违反相关职责是故意的，但对行为可能产生的危害结果可能是过失的。

## 二、渎职罪的种类

刑法分则第九章共有 23 个条文，计 33 个罪名。依据犯罪主体的不同具体身份，本章犯罪大体可分为如下几类：

（一）一般国家机关工作人员的渎职罪。即任何国家机关工作人员都能构成的犯罪。此类犯罪有：滥用职权罪，玩忽职守罪，故意泄露国家秘密罪，过失泄露国家秘密罪，国家机关工作人员签订、履行合同失职罪、招收公务员、学生徇私舞弊罪，失职造成珍贵文物损毁、流失罪。

（二）特定国家机关工作人员的渎职罪。这些犯罪发生在特定的国家机关，即对国家机关本身的性质有特定的要求。这一类犯罪根据其具体的主体身份，又可以分为：

1. 司法机关工作人员的渎职罪。这类犯罪有：徇私枉法罪、枉法裁判罪、私放在押人员罪、徇私舞弊减刑、假释、暂予监外执行罪、徇私舞弊不移交刑事案件罪。

2. 公司、证券管理部门工作人员的渎职罪。该种犯罪有：滥用管理公司、证券职权罪

3. 税务机关工作人员的渎职罪。这类犯罪有：徇私舞弊不征、少征税款罪、徇私舞弊发售发票、抵扣税款、出口退税罪、违法提供出口退税凭证罪。

4. 林木采伐管理机关工作人员的渎职罪。该种犯罪有：违法发放林木采伐许可证罪。

5. 环境保护监管机关工作人员的渎职罪。该种犯罪有：环境监管失职罪。

6. 传染病防治部门工作人员的渎职罪。该种犯罪有：传染病防治失职罪。

7. 海关工作人员的渎职罪。该种犯罪有：放纵走私罪。

8. 商检机关工作人员的渎职罪。这类犯罪有：商检徇私舞弊罪、商检失职罪、动植物检疫徇私舞弊罪。

9. 出入境证件管理部门工作人员的渎职罪。这类犯罪有：办理偷越国（边）境人员出入境证件罪、放行偷越国（边）境人员罪

（三）负有特定职责或权限的国家机关工作人员的渎职罪。这一犯罪与行为人所处的机关的性质没有关系，但只有行为人具有某种特定的职责时，才能构成该种犯罪。这类犯罪有：非法征用、占用土地罪，非法低价出让国有土地使用权罪，放纵制售伪劣商品犯罪行为罪，不解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪，阻碍解救被拐卖、绑架妇女、儿童罪，帮助犯罪分子逃避处罚罪。