

纪检办案如何定性及量纪指南

分为三部分讲：

第一部分是违纪构成

第二部分是定性

第三部分是量纪

第一部分违纪构成

第一节、违纪构成的概念

违纪构成，即违纪行为的构成，是指党纪处分条规规定的决定某一行为危害性及其程度并为该行为构成违纪行为所必需的主观要件和客观要件的有机整体。违纪构成与违纪行为是两个既有密切联系，又有一定区别的概念。违纪行为是违纪构成的基础，而违纪构成则是违纪行为的具体化。违纪行为概念回答的问题是：什么是违纪行为，违纪行为有哪些基本特征，而违纪构成概念回答的问题是：违纪行为是怎样构成的，构成违纪行为必须具备哪些要件，也就是说，违纪行为的基本特征是划分违纪行为与非违纪行为的原则标准；而违纪构成则是划分违纪行为与非违纪行为，此违纪行为与彼违纪行为的具体标准。

从上述可见，违纪构成具有以下三个重要特征：

(一)违纪构成是党纪处分条规加以规定的。违纪构成是违纪行为的规格和标准，它不仅表明违纪行为是怎样形成的，而且规定构成违纪行为所必须具备的要件。某一行为是否符合违纪构成，是判断该行为是否构成违纪行为，进而判断行为人是否应承担纪律责任的依据。因此，为了保护党员和党的组织的合法权利，正确惩处违纪行为，违纪构成必须由中共中央和中央纪委制定、颁布的党纪处分条例、规定、办法加以规定。党纪处分条规对违纪构成要件的规定，有的比较详细，有的则比较简单。比如，党纪处分条例第83条、85条比较详细地分别规定了贪污行为和受贿行为的构成要件，而第161条只是规定了盗窃行为的名称，没有详细地规定这种违纪行为的构成要件。这并不是说，这种违纪行为没有确定的构成要件，而是这种违纪行为的构成要件是人所共知的。

。

(二)违纪构成是主观要件和客观要件的有机整体。任何一个违纪构成都包含一系列要件。这些要件，按其性质可以分为两类：一类是反映行为人主观方面特征的主观要件，另一类是反映行为人客观方面特征的客观要件。违纪构成是由这两类要件共同组成的有机整体。所谓“有机整体”，是指这些主客观要件是相互联系，相互作用，有机统一，缺一不可的。比如，党纪处分条例第161条规定的诈骗行为就是由以下四个方面的主客观要件构成的：1.行为人必须是有责

2

任能力的党员；2(行为人在主观方面具有诈骗的故意，并以非法占有公私财物为目的；3(行为人在客观方面实施了诈骗的行为’；4(侵犯的客体是公私财产所有权。以上四个主客观要件共同组成诈骗行为。缺少其中任何一个要件，都不构成诈骗行为。党纪处分条例分则规定的每一种违纪行为都有自己的违纪构成。每一种违纪构成都是一系列主客观要件共同组成的有机整体。

党纪处分条例在认定违纪行为方面坚持主观过错与危害行为的统一性。认定一个党员的行为构成违纪行为，必须主观上有过错，客观上有危害行为，并且主观上的过错与客观上的危害行为之间具有内在的联系。因此，作为认定违纪行为规格和标准的违纪构成，也必然是主观要件与客观要件有机结合的整体。

(三)违纪构成是由说明行为危害性及其程度的事实组成的。在现实生活中，与违纪行为有关的事实是很多的，如违纪的时间、地点、动机、目的、手段、后果，违纪人的年龄、性别、职业、身份，等等。但是，与违纪行为有关的事实并非都是构成违纪行为所必须具备的要件。由于违纪行为的本质特征是行为具有一定的危害性，因此，只有那些能说明行为危害性及其程度的事实才是构成违纪行为的要件。仍以上述诈骗行为为例。诈骗案件发生后，会有许多与诈骗案件有关的事实，但能够说明行为危害性及其程度的事实并不

3

多，通常只有前面提到的四个方面的事实它们都是构成诈骗行为所必须具备的要件。在诈骗案件中，除了上述四个方面的现实外，还有许多与诈骗案件有关的事实，如作案人是一个中年党员，作案的时间是在8月1日上午，作案的地点是在受害人的住处，等等。这些事实由于不能说明行为有无危害性及其程度，所以不是构成诈骗行为所必须具备的要件。

二、违纪构成的要件

根据党纪处分条例规定，任何一种违纪行为的成立都必须具备以下四个方面的构成要件：

(一)违纪行为客体。这是用以说明违纪行为侵犯了什么样的党内关系和社会关系的要件。任何违纪行为都侵犯一定的党内关系和社会关系，即一定的客体。比如，在党内组织秘密集团行为侵犯的客体是党的团结和统一；贪污行为侵犯的客体是公共财物的所有权；干涉他人婚姻自由行为侵犯的客体是他人婚姻自由权利和人身自由权利。违纪行为的危害性就表现为对一定的客体造成或可能造成某种危害。不侵犯任何客体的行为，是不构成违纪行为的。因此，违纪行为客体是任何违纪行为的构成所不可缺少的要件。

(二)违纪行为的客观方面。这是用以说明违纪行为客体是通过行为人怎样的行为，在怎样的情况下受到侵害，以及受到何种程度侵害的要件。它包括危害行为及其所造成的危害结果以及特定的时间、地点、方法。比如，贪污行为的

4

客观方面表现为行为人利用职务上的便利，采取侵吞、窃取、骗取或者其他手段，非法占有公共财物的行为，其结果是公共财物的所有权被非法转移。干涉他人婚姻自由行为的客观方面表现为以包办等方式干涉他人婚姻自由的行为，其结果是剥夺了他人婚姻自由权利和人身自由权利。

(三)违纪行为主体。这是用以说明实施违纪行为的党员和党的组织的基本特征的要件。它不仅包括党员的责任能力，而且包括党员的特殊身份。比如，有的违纪行为如盗窃行为的主体，必须是具有责任能力的党员;而有的违纪行为如失职、渎职行为的主体，不仅必须具有责任能力，而且必须具有党和国家工作人员身份的党员。

(四)违纪行为的主观方面。这是用以说明违纪的党员和党的组织在怎样的心理支配下实施危害行为的要件。它包括过错(故意和过失)以及违纪动机、违纪目的等。每种违纪行为的成立都必须具备故意或者过失。比如，贪污行为在主观上必须具有非法占有公共财物的故意。党纪处分条例规定的违纪行为，大多数是故意违纪行为，只有少数是过失违纪行为。比如，党纪处分条例第12章规定的失职、渎职类行为，多数是由过失构成的违纪行为。故意违纪行为中有的还要求具有特定的违纪目的。比如，党纪处分条例第160条规定的非法种植毒品原植物行为，在主观方面必须具有牟利的目的。对于这些违纪行为来说，特定的违纪目的也是主观方

5

面不可缺少的要件。行为人如果在客观方面造成了危害结果，但在主观方面既无故意，又无过失，则不构成违纪行为。

三、违纪构成的分类

党纪处分条例规定的违纪构成，按照不同的标准，可以进行不同的分类。

(一)普通的违纪构成和派生的违纪构成

以违纪构成中行为的危害程度为标准，可以分为普通的违纪构成和派生的违纪构成。普通的违纪构成，是指党纪处分条例分则条文对具有通常害程度的行为所规定的违纪构成。比如，党纪处分条例第149条规定：“弄虚作假，骗取荣誉的，给予警告或者严重警告处分；情节较重的，给予撤销党内职务或者留党察看处分；情节严重的，给予开除党籍处分。”该条文共三句话，第一句话所规定的违纪构成就是骗取荣誉行为的普通的违纪构成。派生的违纪构成，是在普通的违纪构成的基础上加重处分或者减轻处分的违纪构成，它包括加重的违纪构成和减轻的违纪构成。加重的违纪构成，是指由于违纪行为情节严重，行为的危害性因而增大，党纪处分条例相应地规定加重处分的违纪构成。比如，党纪处分条例第149条的第二句话和第三句话规定的情节较重和情节严重的情形，就是骗取荣誉行为的加重的违纪构成。减轻的违纪构成，是指违纪行为的情节较轻，行为的危害性因而减小，党纪处分条例相应地规定减轻处分的违纪构成。

比

如，党纪处分条例第71条第二款规定：“故意为他人脱离组织出走提供方便条件的，给予警告、严重警告或者撤销党内职务处分；情节较轻并认真检讨的，可以免于处分。”该款前半部分规定的故意为出走人员提供方便条件行为的违纪构成，是该违纪行为的普通的违纪构成；而后半部分规定的情节较轻并认真检讨的情形，就是该违纪行为的减轻的违纪构成。从党纪处分条例分则来看，有些条文仅仅规定了普通的违纪构成，如党纪处分条例第54条规定的叛逃行为，第65条规定的拒不执行组织分配、调动、交流决定行为，第173条规定的偷越国(边)境行为。有些条文同时规定了普通的违纪构成和加重的违纪构成，如党纪处分条例第63条规定的在党内搞非组织活动行为。有些条文同时规定了普通的违纪构成和减轻的违纪构成，如党纪处分条例第71条第二款规定的故意为出走人员提供方便条件行为。

(二)简单的违纪构成和复杂的违纪构成

以违纪构成内部的结构状况为标准，可以分为简单的违纪构成和复杂的违纪构成。

简单的违纪构成，是指党纪处分条例分则条文规定的违纪构成的诸要件均属单一的违纪构成，即由单一的客体、单一的行为、单一的过错形式所成立的违纪构成。比如，党纪处分条例第150条规定的通奸行为的违纪构成

就是简单的违纪构成。通奸行为侵犯的是单一客体:一夫一妻制的婚姻关系;

7

客观方面是单一的行为:通奸;主观方面是单一的过错形式:故意。

复杂的违纪构成，是指党纪处分条例分则条文规定的违纪构成的诸要件是可供选择或者互相重叠的违纪构成。因此，它又可以分为重叠的违纪构成和选择的违纪构成。

1(重叠的违纪构成，是指党纪处分条例分则条文规定的有重叠的构成要件的违纪构成。比如，党纪处分条例第161条规定的敲诈勒索行为，具有威胁(或者要挟)和勒索两种行为，只有同时具备上述两种行为，才能构成敲诈勒索行为。根据党纪处分条例分则的规定，重叠的违纪构成的情况除上述两个行为的重叠外，还有两个客体的重叠、两个主体的重叠等。

2(选择的违纪构成，是指党纪处分条例分则条文规定有供选择的构成要件的违纪构成。党纪处分条例分则条文规定了几个供选择的要件，只要具备其中一个要件，就构成违纪行为。比如，党纪处分条例第157条规定：“制作、复制、出售、出租、传播淫秽影视书画或者其他淫秽物品”，其中“制作”“复制”“出售”“出租”“传播”就是供选择的要件，具备其中一种行为的，即可构成该种违纪行为。根据党纪处分条例分则的规定，选择的违纪构成的情况除上述的不同行为的选择外，还有不同违纪对象的选择、不同的主体的选择、不同的方法的选择等。

(三)叙述的违纪构成和空白的违纪构成

以党纪处分条例对违纪构成的表述情况为标准，可以分为叙述的违纪构成和空白的违纪构成。叙述的违纪构成，是指党纪处分条例分则条文对违纪构成要件予以叙述的违纪构成。比如，党纪处分条例第94条规定：“党和国家工作人员或者受委托管理、经营国有财产的人员，利用职务上的便利，挪用公款归个人使用，进行非法活动，或者进行营利活动，或者超过三个月未还”。该条文详细描述了挪用公款行为的构成要件。

空白的违纪构成，是指党纪处分条例分则条文对违纪构成要件没有具体描述，而是指出需要援引其他法律、法规来说明违纪构成。比如，党纪处分条例第122条规定：“违反国有资产管理规定，造成国有资产流失的，对主要责任者和其他直接责任人员，给予警告或者严重警告处分；情节较重的，给予撤销党内职务或者留党察看处分；情节严重的，给予开除党籍处分。”该条文并未描述违规造成国有资产流失行为的构成要件。要了解该违纪行为的构成要件，必须了解国家有关国有资产管理的法律、法规的规定。

第二节 违纪行为客体

一、违纪行为客体的概念

违纪行为客体，是指党纪处分条规所保护的、被违纪行为所侵犯的党内关系和社会关系。从上述定义可见，违纪行为

9

客体具有以三个特征：

(一)违纪行为客体是一种党内关系和社会关系。党内关系，是指党章和其他党内法规规定的党员和党的组织之间、党的下级组织与上级组织之间、党的地方组织与中央组织之间以及党员与党员之间的关系。社会关系，是指社会主义条件下人们在生产和共同生活中所形成的人与人之间的关系，它包括物质关系(经济基础)和思想关系(上层建筑)。党和国家运用法律和纪律手段维护党内关系和社会关系，而违纪行为采取各种手段侵犯这种或那种党内关系和社会关系。因此，无论是党内关系还是社会关系，都可能受到违纪行为的侵犯而成为违纪行为的客体。

(二)违纪行为客体是党纪处分条规所保护的党内关系和社会关系。党内关系和社会关系所包含的内容涉及到党和社会生活的各个方面，如政治关系、经济关系、思想关系、文化关系、婚姻关系、家庭关系、道德关系，等等。但是，作为违纪行为客体的党内关系和社会关系，不是一般的党内关系和社会关系，如同志关系、同事关系、师生关系、邻居关系；而是党纪处分条规所保护的党内关系和社会关系、即党内关系和社会关系中最重要的那一部分，如国家的安全、党的团结统一、党员和公民的权利、公私财产的所有权，等等。

(三)违纪行为客体是被违纪行为所侵犯的党内关系和

10

社会关系。党纪处分条规所保护的党内关系和社会关系，都是客观存在的，当它没有被违纪行为侵犯时，还不是违纪行为客体；而只有当它被违纪行为侵犯时才能成为违纪行为客体。比如，诈骗行为侵犯的客体是公私财产的所有权，公私财产的所有权是客观存在的，如果没有被违纪行为所侵犯，就不能说公私财产的所有权是违纪行为的客体。因此，违纪行为客体不仅必须是党纪处分条规所保护的，而且必须是被违纪行为所侵犯的党内关系和社会关系。

二、违纪行为客体的种类

根据违纪行为侵犯的党内关系和社会关系范围大小的不同，可以把违纪行为客体划分为三种：直接客体、同类客体和一般客体。这三种客体之间的关系，不是并列的，而是个别、部分与整体的关系。

(一)违纪行为的直接客体

违纪行为的直接客体，是指某一种具体的违纪行为所直接侵犯的某个具体的党内关系和社会关系，也就是党纪处分条规所保护的党内关系和社会关系的某个具体部分。违纪行为都是具体的，某种具体的违纪行为只可能侵害党内关系和社会关系的某个具体部分。比如，在党内组织秘密集团行为侵害的是党的团结和统一；贪污行为侵害的是公共财物的所有权；侮辱行为侵害的是他人的人格、名誉权。这些被侵害的具体的党内关系和社会关系，就是违纪行为的直接客体。

直接客体是决定具体违纪行为性质的最重要的因素。一种行为之所以被定为这种违纪行为或那科违纪行为，主要是由违纪行为的直接客体决定的。比如，同样是非法占有非自己所有的财物，有的定为贪污，有的定为盗窃，原因就在于各自侵犯的直接客体不同，前者的直接客体是公共财物的所有权，而后者的直接客体是公私财物的所有权。因此，不了解违纪行为的直接客体，就无法区分它们之间的界限。违纪行为的性质主要由其直接客体决定，但并非所有违纪行为的界限都是由直接客体区分的。比如，盗窃行为与诈骗行为之间的界限，不是由其直接客体，而是由其行为方式区分的。两者侵犯的直接客体是相同的，都是公私财物的所有权；但两者的行为方式不同，盗窃行为采取的是秘密窃取的方法，而诈骗行为采取的是欺骗的方法。

在通常情况下，一种违纪行为所侵犯的直接客体只有一个，但在某些情况下，一种违纪行为所侵犯的直接客体有两个或者两个以上。因此，根据违纪行为所侵犯的直接客体的数量的不同，又可将直接客体分为两种：简单客体和复杂客体。

简单客体又称单一客体，是指一种违纪行为只侵犯了一个直接客体。党纪处分条例规定的违纪行为多数是只侵犯一个直接客体的违纪行为。比如，诈骗行为只侵犯了

公私财物的所有权;走私行为只侵犯了国家对外贸易管理制度;挥霍

12

浪费行为只侵犯了国家财务管理制度，等等。

复杂客体又称复合客体，是指一种违纪行为同时侵犯了两个以上的直接客体。比如，诬告陷害行为就同时侵犯了两个直接客体：一个是党员、公民的人身权利，另一个是党和国家机关的正常活动。拒不纠正冤假错案行为也同时侵犯了两个直接客体：一个是党和国家对待冤假错案的方针政策，另一个是被错误处理党员的合法权利。在复杂客体中，两个直接客体并不是并列的关系，而是其中一个是主要客体，另一个是次要客体。比如，诬告陷害行为也同时侵犯两个直接客体：一个是党员和公民的人身权利，另一个是党和国家机关的正常活动，前者是主要客体，后者是次要客体。党纪处分条例之所以把诬告陷害行为列入侵犯党员权利、公民权利类行为，正是根据它的主要客体确定的。但是，这并不是说，主要客体决定违纪行为性质，而次要客体对违纪行为性质没有决定作用。违纪行为的性质是由主要客体和次要客体共同决定的。比如，敲诈勒索行为侵犯的主要客体是公私财物的所有权，次要客体是他人的人身权利。如果某种行为只侵犯公私财物的所有权，而没有侵犯他人的人身权利，就不能认定为敲诈勒索行为。

(二)违纪行为的同类客体

违纪行为的同类客体，是指某一类违纪行为所共同侵犯的客体，也就是党纪处分条规所保护的党内关系或社会关系

的某一个部分或者某一个方面。各种违纪行为所侵犯的党内关系和社会关系性质虽然不完全相同，但有些违纪行为的客体内容又有相同之处，所以，可以根据某些客体内容的共同性将违纪行为客体归纳成若干大类。同类客体就是以直接客体为基础归纳出来的，它所揭示的是某一类违纪行为所侵犯的直接客体中的共性。比如，侵犯批评权、检举权、控告权行为的直接客体是党员、公民的批评、检举、控告权利；侵犯通信自由行为的直接客体是党员、公民的通信自由和通信秘密的权利；侮辱行为的直接客体是党员、公民的人格、名誉权。这些直接客体的共性，就是党员和公民的权利。党纪处分条例就是根据违纪行为的直接客体的共性，将所有违纪行为分为以下十大类：

1(违反政治纪律类行为，其同类客体是党在政治上的高度统一；

2(违反组织、人事纪律类行为，其同类客体是组织、人事工作方面的原则、规定和制度；

3(违反廉洁自律规定类行为，其同类客体是廉洁自律制度；

4(贪污贿赂类行为，其同类客体是党和国家工作人员职务行为的廉洁性；

5(破坏社会主义经济秩序类行为，其同类客体是社会主义经济秩序；

14

6(违反财经纪律类行为，其同类‘客体是国家的财经管理制度；

7(失职、渎职类行为，其同类客体是党和国家机关、国有企业、事业单位的正常管理活动;

8(侵犯党员权利、公民权利类行为，其同类客体是党员、公民的合法权利;

9(严重违反社会主义道德类行为，其同类客体是社会主义道德规范;

10.妨害社会管理秩序类行为，其同类客体是社会管理秩序。

(三)违纪行为的一般客体

违纪行为的一般客体，是指一切违纪行为所共同侵犯的客体，也就是党纪处分条规所保护的党内关系和社会关系的整体。违纪行为的一般客体所揭示的是一切违纪行为的共性。任何违纪行为都是从不同的方面和在不同程度上对党、国家和人民的利益构成危害，即对党内关系和社会关系的整体构成危害。这就是一切违纪行为的共同本质。

三、违纪行为对象

(一)违纪行为对象的概念

违纪行为对象，是指被违纪行为所直接作用的、体现客体的具体物和具体人。从上述定义可见，违纪行为对象有以下三个特点：

15

1(违纪行为对象是具体的物和人。具体的物包括有形物 and 无形物。具体的人包括自然人、法人和非法人单位。

2(违纪行为对象体现党纪处分条规所保护的党内关系和社会关系。具体的物是党内关系和社会关系的物质表现，具体的人是党内关系和社会关系的主体。

3(违纪行为对象是被违纪行为直接侵害的。作为党内关系和社会关系物质表现的物和主体的人是客体存在的，只有被违纪行为侵害时，才成为违纪行为对象。

(二)违纪行为对象与违纪行为客体的关系

违纪行为对象与违纪行为客体是两个既有联系，又有区别的概念。如上所述，违纪行为客体是指党纪处分条规所保护而被违纪行为所侵害的党内关系和社会关系，而违纪行为对象则是指被违纪行为所直接作用的、体现客体的具体物和具体人。违纪者的行为就是通过违纪行为对象来侵害违纪行为客体的。比如，党员甲盗走了党员乙人民币3000元。在这里，党员甲的盗窃行为所侵犯的客体是党员乙对人民币3000元的财产所有权，而盗窃行为对象则是被盗走的人民币3000元，即党员乙的财产所有权的物质表现。又比如，党员丙诽谤了党员丁。在这里，党员丙的诽谤行为所侵犯的客体是党员丁的人格、名誉权，而诽谤行为的对象则是党员丁本人，即被侵犯的人格、名誉权的主体。如果只看到违纪行为直接侵犯的具体物和具体人，而看不到其背后所体现的具体

16

的党内关系或社会关系，就不可能正确地认定行为性质。违纪行为客体与违纪行为对象不仅有一定的联系，而且有原则的区别。两者的区别主要表现在以下三个方面：

1(在决定违纪行为性质上的区别。违纪行为客体决定违纪行为的性质，而违纪行为对象不决定违纪行为的性质。当分析某一案件时，单看违纪行为对象是分不清违纪行为的性质的；只有通过违纪行为对象所体现的客体，才能确定某种行为构成什么性质的违纪行为。比如，同样

是盗窃工厂的设备，如果这台设备是仓库中备用的设备，那么犯的是盗窃行为;如果是生产中使用的设备，那么犯的是破坏生产的行为。这是因为两者侵犯的客体不同。前者侵犯的客体是公私财物的所有权，而后者侵犯的客体是企业的生产管理秩序。

2(在是否属于违纪构成上的区别。违纪行为客体是一切违纪行为都必须具备的构成要件，而违纪行为对象只是某些违纪行为必须具备的构成要件。比如，贪污行为的对象必须是公共财物，如果不是公共财物，就不构成贪污行为。但是，党纪处分条例规定的大部分违纪行为对违纪行为对象没有特殊的要求。比如，盗窃行为不要求盗窃的财物是公共财物还是私人财物，只要盗窃了他人财物，就构成了盗窃行为。还有一些违纪行为很难说有什么违纪行为对象。比如，在党内组织秘密集团行为、叛逃行为、出走行为等就没有违纪行为对象。

17

3(在损害表现形式上的区别。任何违纪行为都会使违纪行为客体受到损害，而违纪行为对象则不一定受到损害。比如，党员甲的自行车被盗，违纪行为客体即党员甲的个人财产所有权受到了侵犯，但违纪行为对象即自行车并不一定受到损害，盗窃人总是把偷来的自行车保护好，销赃时才能卖个好价钱。

综上所述，区分违纪行为客体和对象，不仅有重要的理论价值，而且有重要的实践意义，对正确定性有重要作用。

四、违纪行为客体在党纪处分条例中的表现形式

违纪行为客体是违纪构成的首要条件。因此，党纪处分条例通过各种形式对其作出规定。党纪处分条例对违纪行为客体的规定主要有以下四种形式：

(一)直接规定了违纪行为的客体。比如，党纪处分条例第46条规定：“坚持资产阶级自由化立场，公开发表反对四项基本原则，或者反对改革开放的文章、演说、宣言、声明等的，给予开除党籍处分。”该条文直接规定了该违纪行为的客体是四项基本原则和改革开放。又比如，党纪处分条例第142条规定：“侵犯党员或者公民的选举权、被选举权、表决权，情节较重的，给予警告或者严重警告处分。”该条文直接规定了该违纪行为的客体是党员或者公民的选举权、被选举权、表决权。

(二)规定了违纪行为客体的物质表现。比如，党纪处分

18

条例第161条规定：“诈骗公私财物，情节较轻的，给予警告或者严重警告处分；情节较重的，给予撤销党内职务或者留党察看处分；情节严重的，给予开除党籍处分。”诈骗行为侵犯的客体是公私财物的所有权，而公私财物是公私财物所有权的物质表现。

(三)规定了违纪行为侵害的具体的人。比如，党纪处分条例第152条第二款规定：“虐待家庭成员情节较重或者遗弃家庭成员的，给予撤销党内职务或者留党察看处分。”这种违纪行为侵犯的客体是家庭成员在家庭中的合法权利，而家庭成员是这种合法权利的主体。

(四)未明确规定违纪行为的客体。党纪处分条例分则的大部分条文并未明确规定违纪行为的客体。这是因为根据违纪行为归人的类别就可以知道该违纪行为所侵犯的客体。比如，党纪处分条例第162条规定：“以营利为目的聚众赌博或者以赌博为业的，给予开除党籍处分。”该条文虽未对赌博行为侵犯的客体作出明确规定，但从该违纪行为所列入的妨害社会管理秩序类行为就可以知道，赌博行为所侵犯的客体是社会管理秩序。

第三节 违纪行为客观方面

一、违纪行为客观方面的概念

违纪行为客观方面，是指党纪处分条规规定的，说明侵害某种客体的各种客观事实。从上述定义可见，违纪行为客

19

观方面有以下特征：

(一)违纪行为客观方面是党纪处分条规规定的。党纪处分条规对违纪行为的客观方面一般都作出具体的规定。比如，党纪处分条例第54条规定：“在国(境)外、外国驻华使(领)馆申请政治避难，或者违纪违法后逃往国(境)外、外国驻华使(领)馆的，给予开除党籍处分。”上述条文对叛逃行为的客观方面作了具体的规定。有些违纪行为是众所周知的，党纪处分条规便没有具体规定其客观方面。比如，党纪处分条例第161条规定：“盗窃公私财物的”，该条文对盗窃行为的客观方面未作具体规定，因为盗窃行为的客观方面(秘密窃取)是众所周知的。由于违纪行为的客观方面是党纪处分条规明文规定的，因此，必须严格依照党纪处分条规的规定，确定其具体内容。

(二)违纪行为客观方面是客观事实。一切违纪行为是由主观要件和客观要件有机组成的。违纪行为的客观方面是行为人主观心理的外在表现，包括危害行为、危害结果以及特定的时间、地点和方法(手段)等各种客观事实。其中：危害行为是一切违纪行为构成所必须具备的要件；危害结果是多数违纪行为构成所必须具备的要件；特定的时间、地点和方法是某些违纪行为构成所必须具备的要件。

(三)违纪行为客观方面是说明侵害某种客体的客观事实，即说明在什么样的条件下，通过什么样的行为使客体受

到侵害。比如，党纪处分条例第83条规定：“党和国家工作人员或者受委托管理、经营国有财产的人员，利用职务上的便利，侵吞、窃取、骗取或者其他手段非法占有公共财物，情节较轻的，给予……。”从上述条文的规定可见，贪污行为是通过利用职务上的便利，采取侵吞、窃取、骗取或者其他手段，使客体公私财物的所有权受到侵害。不能说明侵害客体的客观事实，就不属于违纪行为的客观方面。

二、危害行为

(一)危害行为的概念

危害行为，是指在人的意识和意志支配下实施的、危害党、国家和人民利益的、应受纪律处分处罚的行为。从上述定义可见，危害行为具有以下特征：

1、危害行为是在人的意识和意志支配下实施的。如果不是出于自己的意识和意志的行为，就不能认定为危害行为。这种不是出于自己的意识和意志的行为主要有：（

(1)在睡梦中或精神错乱的状态下实施的行为。这样的行为即使损害了党、国家和人民的利益，由于不是行为人意识和意志的表现，不能认定为危害行为。

(2)在不可抗力作用下实施的行为。比如，消防人员在执行救火任务中，因唯一通道上的桥梁被大水冲掉，未能

及时赶到对岸的工厂救火，因而造成严重损失。这里，消防人员未履行救火职责的行为，就是由于不可抗力造成的，是违背

其意愿的，因而不能认为是危害行为。

(3)人的身体受到强制情况下实施的行为。比如，某仓库保管员在数名抢劫犯突然袭击下，被捆绑起来并堵住了嘴，保管员由于身体被强制，无法与抢劫犯搏斗，也无法报警，以致被抢走大量物资。他的这一行为不是其意识和意志的表现，因此不构成危害行为。但是，如果该仓库保管员在抢劫犯的暴力或其他方式威胁下按照抢劫犯的要求打开重要物资仓库，致使大量重要物资被抢，那么仓库保管员的行为就构成危害行为，因为这时他的意志还是自由的，打开重要物资仓库的行为是其意志的表现。

2(危害行为是危害党、国家和人民利益的行为。这包含两层意思:第一，危害行为是行为，只有违纪的意图，而没有变成行动，就不可能对党、国家和人民的利益构成危害，也就不构成危害行为。第二，危害行为不是一般的行为，而是危害党、国家和人民利益的行为。

3(危害行为是按照党纪处分条规规定应受党纪处分处罚的行为。危害行为，不仅具有危害性，而且具有应受处罚性。因此，判断一种行为是不是危害行为，不仅要看其在客观上对党、国家和人民的利益有无危害，而且要看这种行为是不是为党纪处分条规所禁止，按照党纪处分条规规定是否应受党纪处分处罚的行为。

(二)危害行为的表现形式是出于自己的意识和意志的

22

行为主要有: (

(1)在睡梦中或精神错乱的状态下实施的行为。这样的行为即使损害了党、国家和人民的利益，由于不是行为人意识和意志的表现，不能认定为危害行为。

(2)在不可抗力作用下实施的行为。比如，消防人员在执行救火任务中，因唯一通道上的桥梁被大水冲掉，未能及时赶到对岸的工厂救火，因而造成严重损失。这里，消防人员未履行救火职责的行为，就是由于不可抗力造成的，是违背其意愿的，因而不能认为是危害行为。

(3)人的身体受到强制情况下实施的行为。比如，某仓库保管员在数名抢劫犯突然袭击下，被捆绑起来并堵住了嘴，保管员由于身体被强制，无法与抢劫犯搏斗，也无法报警，以致被抢走大量物资。他的这一行为不是其意识和意志的表现，因此不构成危害行为。但是，如果该仓库保管员在抢劫犯的暴力或其他方式威胁下按照抢劫犯的要求打开重要物资仓库，致使大量重要物资被抢，那么仓库保管员的行为就构成危害行为，因为这时他的意志还是自由的，打开重要物资仓库的行为是其意志的表现。

2(危害行为是危害党、国家和人民利益的行为。这包含两层意思:第一,危害行为是行为,只有违纪的意图,而没有变成行动,就不可能对党、国家和人民的利益构成危害,也就不构成危害行为。第二、危害行为不是一般的行为,而

23

是危害党、国家和人民利益的行为。

3(危害行为是按照党纪处分条规规定应受党纪处分处罚的行为。危害行为,不仅具有危害性,而且具有应受处罚性。因此,判断一种行为是不是危害行为,不仅要看其在客观上对党、国家和人民的利益有无危害,而且要看这种行为是不是为党纪处分条规所禁止,按照党纪处分条规规定是否应受党纪处分处罚的行为。

(二)危害行为的表现形式

危害行为的表现形式尽管千差万别,但归结起来,不外两种基本形式:作为和不作为。

1(作为

作为，是指行为人用积极的行动实施党纪处分条规所禁止的行为。换句话说，作为就是不应当做而偏偏去做的那种行为。绝大多数危害行为都是用作为的形式来实施的。比如，贪污、盗窃、走私等危害行为都是以作为的形式表现出来的。

2(不作为

不作为，是指行为人在能够履行自己应尽义务的情况下不履行该义务的行为。换句话说，不作为是应当做而且能够做而偏偏不去做的行为。构成不作为违纪行为必须具备以下两个条件：

(1)行为人负有实施特定行为的义务。这是构成不作为违纪行为的前提条件。特定义务的来源有以下几种：一是党

24

内法规和国家法律、法规明文规定的义务。比如，党章第3条规定：“为了保护国家和人民的利益，在一切困难和危险的时刻挺身而出，英勇斗争，不怕牺牲。”这是党章规定的党员义务。《婚姻法》规定：父母对子女有抚养义务，子女对父母有赡养义务。二是职务或职业要求的义务。比如，领导干部有正确履行自己职责的义务，出纳员有管好现金的义务，值班医生有救护病人的义务，等等。三是先前行为引起的义务。比如，成年人带领未成年人去游泳的行为，导致成年人负有保护未成年人

游泳安全的义务。汽车司机交通肇事撞伤了人，他有立即护送受伤人去医院抢救的义务。

(2)行为人能够履行特定的义务。如果行为人虽有某种特定的义务，但由于某种原因不具备履行该项义务的实际可能，不构成不作为违纪行为。比如，父母子女之间确无抚养或赡养能力而未履行抚养或赡养义务的，不能认定为违纪行为。从党纪处分条规规定的违纪行为看，大多数违纪行为只能由作为构成，如贪污、盗窃、走私等行为。有些违纪行为只能由不作为构成，如遗弃家庭成员行为等。有些违纪行为既可以由作为形式构成，也可以由不作为形式构成。比如，虐待家庭成员行为，既可以用打骂、禁闭等作为形式进行虐待，也可以用不给吃饭、不给治病等不作为形式进行虐待。

三、危害结果

(一)危害结果的概念

25

危害结果，是指危害行为对客体造成的损害事实。从上述定义可见，危害结果具有以下两个特征：

1.危害结果必须是危害行为造成的结果；不是危害行为造成的结果，不能认为是危害结果。

2(危害结果必须是危害行为对客体造成的损害事实；不是对客体造成的损害事实，即使是危害行为造成的，也不能认为是危害结果。

(二)危害结果的种类

根据不同的标准，可以将危害结果分为以下几种：

1(直接结果与间接结果

这是根据危害结果与危害行为的联系形式所作的分类。直接结果，是指危害行为直接造成的危害结果，它与危害行为之间具有直接的因果关系。间接结果，是指危害行为间接造成的危害结果，它与危害行为之间没有直接的因果关系，而是通过直接结果连带引起的其他危害结果。比如，某工厂发生重大责任事故，毁坏了一台价值50万元的关键设备，由于这台关键设备的损坏，工厂被迫停产10天，损失产值100万元。这里，50万元的设备价款是直接结果，而100万元的产值是间接结果。这种分类的意义在于，前者对定性、量纪都有作用，而后者主要对量纪有作用。

2.物质性结果与非物质性结果

这是根据危害结果的形态所作的分类。物质性结果，是

指危害行为引起对象的物质性变化的危害结果。这种危害结果是有形的，可以具体确定和计算的结果。比如，经济损失、人员伤亡，都是物质性结果。非物质性结果，是指危害行为引起对象的非物质性变化的危害结果。这种危害结果是无形的，难以具体确定和计算的结果。比如，对被害人的人格、名誉的损害，对党和国家机关正常秩序的破坏等，就是非物质性结果。这种分类的意义在于查处违纪案件时既要注重物质性结果，又不能忽视非物质性结果，不可偏废。

3(构成要件的结果与非构成要件的结果

这是根据危害结果是否属于违纪行为构成要件所作的分类。构成要件的结果，是指构成某一违纪行为所必须具备的危害结果。这种危害结果是否发生和轻重大小决定违纪行为的构成。如果没有发生这种结果或者结果没有达到一定程度，就不构成违纪行为。比如，党纪处分条例第133条规定：“在安全工作方面，有下列情形之一，造成较大损失的，对负有直接责任者，给予严重警告或者撤销党内职务处分。”这里的“较大损失”，就是构成要件的危害结果。造成了“较大损失”，才构成安全工作失职、渎职行为；未造成“较大损失”，则不构成安全工作失职、渎职行为。根据党纪处分条例的规定，所有过失违纪行为都以发生特定的危害结果为构成要件，而多数故意违纪行为则不以发生危害结果为构成要件。

非构成要件的结果，是指不是构成违纪行为所必须具备的危害结果。这种危害结果是否发生和轻重大小并不影响违纪行为的构成，但对量纪的轻重有一定影响。比如，根据党纪处分条例第150条规定，通奸行为的构成并不要求发生致他人家庭破裂的结果，即使通奸行为导致他人家庭破裂，该结果也不属于通奸行为的构成要件；但由于发生该结果的通奸行为比未发生该结果的通奸行为的危害性大，处分要加重。根据该条文规定，对未发生该结果的通奸行为给予警告或者严重警告处分，而对发生该结果的通奸行为要给予撤销党内职务、留党察看或者开除党籍处分。这种分类有利于正确认识危害结果在不同违纪构成中的地位

和作用，从而有助于正确地进行定性量纪。

(三)党纪处分条例对危害结果的规定

党纪处分条例对危害结果的规定大体有以下几种情况：

1(有些违纪行为以对直接客体造成特定的危害结果作为构成既遂的要件。比如，盗窃、诈骗行为以非法占有公私财物作为既遂的要件。如果实施了上述行为，而未造成公私财物被非法占有的，构成上述违纪行为的未遂。

2(有些违纪行为以危害结果的大小作为违纪构成的要件。比如，根据党纪处分条例第131条规定，在决定基本建设项目的立项、设计、施工、投产工作中造成重大失

误，给党、国家和人民利益以及公共财产造成较大损失的，才构成

基本建设工作失职、渎职行为;如果未造成较大损失的,则不构成该违纪行为。

3(有些违纪行为以有发生某种严重后果的危险作为违纪构成的要件。比如,根据党纪处分条例第138条规定,丢失秘密文件资料的,对所丢失的秘密文件资料即使没有发现或不能断定造成了损失,但只要有造成这种损失危险的,即应定为过失泄露党和国家秘密行为。

4(有的违纪行为只要实施了党纪处分条规规定的行为,就可以定性量纪,不要求一定产生某种危害结果。比如,党纪处分条例第46条规定:“坚持资产阶级自由化立场,公开发表反对四项基本原则,或者反对改革开放的文章、演说、宣言、声明等的,给予开除党籍处分。”这就是说,只要公开发表文章、演说、宣言、声明等,公开反对四项基本原则,或者反对改革开放的,不论造成何种危害结果,就可以根据其行为定性量纪。

由上述可见,危害结果的有无和轻重,对定性有重要的意义。因此,在办案实践中,一定要注意查明危害结果。

四、违纪的时间、地点和方法(手段)

为了正确地认定被调查人的行为是否构成违纪行为，除了必须查明危害行为和危害结果外，还应查明违纪的时间、地点和方法(手段)。这些条件，在一般情况下，不是构成违纪行为的要件。但在特定的情况下，即党纪处分条规明文

29

规定某种违纪行为必须具备这些条件时，它们就成了构成某种违纪行为的要件。

(一)违纪时间

任何违纪行为都是在一定的时间实施的，但是，违纪时间并非都是构成违纪行为的要件。比如，以受贿为例，不论受贿的时间是在白天还是晚上，都不影响受贿行为的成立。但是，在特定的情况下，当党纪处分条规明文规定了违纪时间时，违纪时间就成了构成违纪行为的要件。比如，根据党纪处分条例第67条规定，在考试、录取工作中，有泄露试题、考场作弊、涂改考卷等弄虚作假行为的，必须是上述行为分别发生在考试进行前、考试进行中和考试结束后分数公布前。否则，就不构成上述违纪行为。

(二)违纪地点

对于绝大多数违纪行为来说，违纪地点不是构成违纪行为的要件。比如，行贿的地点是在受贿人的办公室还是住处，都不影响行贿行为的成立。但是，当党纪处分条例规定以特定的地点为构成要件时，违纪地点就成了构成某种违纪行为的要件。比如，根据党纪处分条例第69条规定，构成擅自延长在国外、境外期限或者擅自变更路线的行为，必须是以在国外、境外为构成违纪行为的要件。如果上述行为不是发生在国外、境外，则不构成上述违纪行为。

(三)违纪方法(手段)

30

违纪方法(手段)也只有在党纪处分条规明文规定违纪方法(手段)时，才构成违纪行为的要件。比如，党纪处分条例第161条规定的敲诈勒索行为，只有采取威胁或者要挟的手段非法占有公私财物的，才能构成敲诈勒索行为。从上述可见，查明违纪的时间、地点和方法(手段)，对正确定性也有重要作用。

第四节违纪行为主体

一、违纪行为主体的概念

违纪行为主体，是指具有责任能力，实施了危害行为，按照党纪处分条规规定应负党纪责任的中国共产党的党

员和党组织。从上述定义可见，违纪行为主体有以下三个特征：

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。
如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/495114222114011203>