澳門大學
UNIVERSIDADE DE MACAU
UNIVERSITY OF MACAU

碩士研究生學位論文

題目：論澳門預防及遏止私營部門賄賂法及其完善

The Law on Prevention and Repression of Corruption in Private Sector of Macau and Its Improvements

姓　　名：梁國豪

學　　號：M-A9-6103-2

院　　系：法學院

專　　業：中文法學碩士

研究方向：刑法與刑事訴訟法

導師姓名：趙國強

2011 年 7 月

學位論文原創性聲明

茲呈交的學位論文，是本人在導師指導下獨立完成的研究成果。除了文中特別加以標注和致謝的地方外，本人不包含任何其他個人或集體已發表或撰寫過的研究成果，也不包含為獲得澳門大學或其他教育機構的學位或證書使用過的材料。本人完全意識到本聲明的法律責任由本人承擔。

聲明人: 梁國豪

日期: 2011 年 07 月 13 日

UNIVERSIDADE DE MACAU
仁義禮知信
澳門大學

摘要

廉政公署舉行“私營領域防治腐敗的現狀與前瞻”三地專題研討會文集的發行儀式，以及舉行私營領域防貪講座。行政長官崔世安表示，構建廉潔高效的陽光政府是特區政府的重要施政目標，但公共行政廉潔只是社會整體廉潔的一部分，必須公共部門和私營領域攜手反腐倡廉，廉潔文化才能深入社會，《預防及遏止私營部門賄賂》法律獲立法會通過，正好說明預防和遏止私營部門賄賂已成爲社會共識。

澳門回歸已十年，外資不斷，經濟起飛。歐文龍巨大貪污案後，引起社會的震盪及各界普遍的關注，特區政府決心打擊貪污，以求構建一個 “陽光政府”。除此之外，更喚起了私人領域反貪法的制定，以滿足社會希望建立一個全面 “廉潔社會”的訴求。經過政府進行了多項立法前的工作，包括對各界的咨詢、討論、舉行多場研討會後、第 19/2009 號法律《預防及遏止私營部門賄賂》法終於在去年 8 月 17 日正式頒布，並於今年 3 月 1 日正式生效。

於 2000 年澳門回歸時，澳葡政府之反貪污暨違法性專員公署改名爲廉政公署(葡文縮寫 ccac)，將有關的職責及權限重新以法律形式制定，規範於第 10/2000 號法律內。而根據上述法律第三條第二款規定，其時，廉政公署其中一項職責主要是針對涉及公務員的貪污行爲及公務員之欺詐行爲依刑事訴訟法進行調查及偵查。隨著澳門《預防及遏止私營部門賄賂法》之頒佈生效，該法律規定將廉署的調查權限延伸至私人領域（包括商業機構、社團、學校）的辦事人、雇員、管理層及受托人等均受到該法的監管。自始，廉政公署便賦有針對私人領域之人員的賄賂行爲依法進行調查及偵查之職責及權限。

澳門《預防及遏止私營部門賄賂法》之頒佈生效，爲澳門特別行政區私人領域的廉潔提供了一獨立的法律制度。本論文以此法律爲研究對象，論文的第一章論述私營部門賄賂的概念及其立法的必要性。第二章就私營部門賄賂犯罪成立要件及各國相關法制規定作一簡單的介紹。第三章對澳門《預防及遏止私營部門賄賂法》作出評析及就該法的若干問題進行研究。 最後，在第四章中，本人對《預防及遏止私營部門賄賂法》提出一些完善的建議。

關鍵字: 私營部門賄賂，私營部門賄賂犯罪，私營部門

Abstract

In the launching ceremony of the collected works from the tri-regional symposium titled "The Current situation and Prospect of the Prevention of Corruption in Private Sector" and in the various seminars on prevention of corruption in the private sector held by the Commission Against Corruption of the Special Administration of Macau, Mr Chui Sai On , the Chief Executive of the Macau SAR indicates that it is an important administrative target of the SAR to construct a corruption-free, efficient and transparent government. Nevertheless, a clean public administration represents only a part of the entire picture, meaning that it takes both the public and the private sectors to collaborate to counter corruption and to promote a clean society. It is only by so doing could we establish a culture for a clean society. The promulgation of the "Law on Prevention and Repression of Corruption in Private Sector" by the Legislative Assembly speaks for the fact that our society has come to a common acknowledgement for the need to prevent and fight corruption in the private sector.

It has been ten years since the handover of the Macau SAR, foreign investments continue to increase which boost the economy to a large extend. The paramount corruption case of Au Man Lun shocks the community and triggers attentions from various levels. The government of the Macau SAR determines to fight corruption in order to build a "Government under Sunshine". Moreover, the case also calls for the need for laws to fight corruption in the private sector in order to satisfy the request for a fully "clean society" from the community. Following a series of pre-legislative preparation works which includes consultation, discussion and seminars, Legislature number 19/2009 titled the "Law on Prevention and Repression of Corruption in Private Sector" was promulgated in 17-8-2009 which came into effect in 1-3-2010.

After the handover of Macau in 2000, the High Commission Against Corruption and Administrative Illegality was replaced by the Commission Against Corruption (CCAC). Legislature number 10/2000 of Macau provided for the statutory duties and competence of the CCAC. According to article 3 (2) of this legislature, one of the major statutory duties of the CCAC are to investigate any crimes of corruption and fraud committed by civil servants in line with the Criminal Procedure Law of Macau. The promulgation of the "Law on Prevention and Repression of Corruption in Private Sector" extends the competence of investigation of the CCAC to the private sector (including commercial entities, associations, schools), such that workers, staffs, administrative level and trustee of the private sector will be subject to supervision of this legislature. Ever since, the CCAC is conferred by law with the responsibility and

competence to investigate corruptive acts of persons in the private sector.

The promulgation and the coming into effect of the "Law on Prevention and Repression of Corruption in Private Sector" of Macau stipulates for an independent legal system to establish a clean environment for the private sector of the Macau. This legislature is the basis of study of this thesis, wherein Chapter One provides for a general introduction of corruption within the private sector. Chapter Two deals with the constitutive elements of the crime of corruption within the private sector and introduces related statutes of other countries. Chapter Three is a discussion of the "Law on Prevention and Repression of Corruption in Private Sector" of Macau, followed by analyses of some specific legal issues of the legislature itself and Chapter Four will present some of my suggestions of how to improve the "Law on Prevention and Repression of Corruption in Private Sector" of Macau.

Key words: corruption within the private sector, crime of corruption within the private sector, private sector

UNIVERSIDADE DE MACAU
仁義禮知信
澳門大學

目錄

前言.....1
第一章　“私營部門賄賂”概述.....2
第一節　“私營部門賄賂”的概念.....2
一、“賄賂”一詞的解讀及發展.....2
(一)　“賄賂”的解讀.....2
(二)　“賄賂”的發展.....2
二、　“商業賄賂”與“商業賄賂犯罪”的區別.....3
三、　“商業賄賂犯罪”與“私營部門賄賂犯罪”之間的關係及其範圍的界定.....5
四、　“私營部門賄賂”的概念.....6
(一)　《國際公約》規定及各國立法模式.....6
(二)　學說見解.....7
第二節　“私營部門賄賂”在《國際公約》的規定.....7
一、　概說.....7
二、《國際公約》的規定.....8
(一)　《聯合國反腐敗公約》產生的背景.....8
(二)　《聯合國反腐敗公約》對“私營部門賄賂”的規定.....8
(三)　其他《公約》的規定.....9
第三節　“私營部門賄賂”立法的必要性.....10
一、　“私營部門賄賂”產生的原因.....10
(一)　從不同主義觀點來分析.....10
1、功利主義的權力觀.....10
2、投機主義的人生觀.....10
3、個人主義的價值觀.....11
(二)　“私營部門賄賂”產生的外在因素與內在因素.....11
1、外在因素.....11

2、內在因素: 私營部門的內部組織及治理機制不完善.....11
二、 “私營部門賄賂”的危害性.....12
(一) 破壞市場機制及資源公平合理的分配.....12
(二) 破壞或影響私營實體的正常運作及決策.....12
(三) 損害社會的誠信及破壞政府的管治威信.....13
三、 小結—立法的必要性.....14
第二章 “私營部門賄賂”犯罪的成立要件及各國相關法制規定.....15
第一節 “私營部門賄賂”犯罪的成立要件.....15
一、 成立要件簡述.....15
二、 從大陸法系刑法理論角度探析 “澳門私營部門賄賂”犯罪的成立要件.....15
(一) 構成要件該當性.....16
(二) 違法性.....17
(三) 有責性.....18
第二節 各國對於 “私營部門賄賂”相關法制的規定.....19
一、 各國“刑罰”的規定.....19
(一) 中國大陸的規定.....19
(二) 新加坡的規定.....20
(三) 日本的規定.....22
(四) 香港的規定.....23
二、 “私營部門賄賂”在各國相關制度規定.....24
(一) 專責反貪部門的設立.....24
(二) 調查權.....25
(三) 證據制度的規定.....26
第三章 《澳門預防及遏止私營部門賄賂法》的評析及若干問題研究.....28
第一節 “澳門私營部門賄賂法”的評析.....28
一、 立法背景及構想.....28
(一) 立法背景.....28

(二) 立法構想.....29
二、 “澳門私營部門賄賂法”所保護的法益.....30
三、 “澳門私營部門賄賂法”的確立符合刑法的目的.....31
四、 立法後的思考.....33
第二節 “訴權”的研究.....34
一、 “訴權”概述.....34
二、 “訴權”行使的正當性.....35
三、 《澳門預防及遏止私營部門賄賂法》中的“訴權”.....36
(一) “訴權”問題的考察.....36
(二) “訴權”與“犯罪數額”.....37
第三節 “私營部門賄賂”行受賄罪狀及其問題研究.....38
一、 受賄罪和行賄罪罪狀的評析.....38
二、 “私營部門賄賂”— 透過“另一人”的含義.....39
第四節 刑罰的研究.....40
一、 刑罰在 “私營部門賄賂法”及若干犯罪的比較.....41
(一) “私營部門賄賂”與 “公務員賄賂”作不法行爲刑罰比較41
(二) “私營部門賄賂”與其它犯罪刑罰之比較.....42
二、 小結.....42
第五節“秘密偵查制度”的研究.....43
一、 秘密偵查概述.....43
二、 “秘密偵查”制度在 “私營部門賄賂法律”的規定.....43
三、 “電話監聽”在 “私營部門賄賂”犯罪中的合法性與立法實踐.....45
(一) 合法性.....45
(二) 立法實踐.....46
四、 私營部門賄賂 “滲透偵查”之探討.....46
第六節 廉政公署權限之研究.....48
一、 廉政公署的性質與地位.....48
二、 調查 “私營部門賄賂”犯罪的職責和權限.....48

三、 權限之評析.....49
第七節 “私營部門賄賂法”的連續犯與犯罪競合 50
一、 “私營部門賄賂”犯罪中犯罪競合與連續犯概述.....51
(一) 關於犯罪競合.....51
(二) 關於連續犯.....52
二、 “私營部門賄賂”犯罪中的“競合” 54
三、 “私營部門賄賂”犯罪中的“連續犯” 57
第四章 《澳門預防及遏止私營部門賄賂法》的完善.....60
第一節 立法上的建議.....60
一、 “訴權”的建議 – 加入數額犯的規定.....60
二、 刑罰體系的一致性與“量刑” 61
三、 “私營部門賄賂”中一“介紹賄賂罪”的建議.....61
第二節 司法實踐的建議.....63
一、 連續犯與犯罪競合.....63
(一) 統一司法見解的困難.....63
(二) 理論統一的必要性.....64
第三節 證據制度的構建.....64
一、 “秘密偵查一電話監聽” 65
二、 明確第 10/2000 號法律第 7 條的表述.....66
第四節 偵查期及權限之建議.....66
一、 偵查期限的建議.....66
二、 外地相關權限的比較及其建議.....67
(一) 澳門、香港與新加坡的若干規定.....67
(二) 設立獨立的監察機關.....70
第五節 結論.....70
參考文獻.....72
致謝..... 78