

■ 热点关注

许霆案告一段落 争论未了



由于银行ATM机出现故障,广州一26岁的年轻保安许霆因一口气从中取出17.5万元而被判无期徒刑,此事引来社会争议声不断。3月31日,广州市中级人民法院对此案做出重审判决,许霆从无期徒刑改为有期徒刑5年,并处罚金2万元。一直悬而未决的许霆案终告段落,然而它留给大家的思考却依然在继续。

一波三折的“许霆ATM案”

一台电脑系统出错的ATM机,将广州保安许霆的命运变得跌宕起伏:据公诉机关指控:2006年4月21日晚10时,许霆来到广州天河区黄埔大道某银行的ATM取款机取款。取出1000元后,他惊讶地发现银行卡账户里只被扣了1元。后经警方查实,许霆先后取款171笔,合计17.5万元。事后,许霆携款潜逃。许霆在一年后被警方抓获时,17.5万元赃款因投资失败所剩无几。

法院认为许霆以非法侵占为目的,采用秘密手段,盗窃金融机构,数额特别巨大,行为已构成盗窃罪,遂判处无期徒刑,剥夺政治权利终身,并处没收个人全部财产。

对此判决,许霆的辩护律师表示异议,称ATM机出问题属银行的过错,且许霆在取款后没有马上潜逃,银行也有足够时间追回款项,只是因为接下来两天是周末而错过追回的机会(周六、周日许霆都在单位),许霆的行为不构成“盗窃”。

此后,“许霆案”一审被判无期徒刑以来社会各界的广泛质疑。广东省高院随即撤销广州

市中院一审判决,以“事实不清,证据不足”为由发回重审。

3月31日,广州市中院对“许霆案”重审判决。法庭认为,许霆以非法占有为目的,采取秘密手段窃取银行经营资金的行为,已构成盗窃罪。法院同时认定:许霆的行为与有预谋、或者采取破坏手段盗窃金融机构的犯罪有所不同,主观恶性不是很大,故判处有期徒刑5年,并处罚金2万元。法院在判决中称,许霆171次取款中的第一次1000元取款,是因自动柜员机出现异常,许霆无意中提取的,不视为盗窃,同时,扣除许霆银行卡内原有的余额,法院认定许霆盗窃的金额为173826元。

法院审理认为,许霆的行为有盗窃的主观故意,也符合盗窃罪中“秘密窃取”的特征,同时,依据最高人民法院的有关司法解释,柜员机内的资金是金融机构的经营资金,许霆的盗窃行为应当属于“盗窃金融机构”。

广州市中级人民法院刑二庭庭长、审判委员会委员甘正培表示,重审判决之所以对许霆在法定刑以下量刑,主要基于两点:一是许霆的盗窃犯罪和取款行为是在自动柜员机出现异常的情况下发生的,与有预谋、有准备的盗窃犯罪相比,主观恶性相对较小;二是许霆是利用自动柜员机出现异常,使用本人银行卡指令超出余额取款的方法窃取款项,与采取破坏性手段窃取钱财相比,犯罪情节相对较轻。

甘正培表示,因此法院依据刑法第63

条的规定,对许霆在法定刑以下量刑,如被告人许霆及公诉方对本判决均无异议,这一判决结果将先后报经广东省高级人民法院复核及最高人民法院核准后生效。

对于法院的这一判决结果,被告人许霆当庭表示“不上诉”,其辩护人表示将与许霆及其家人商议后再作答复,而许霆的父亲许彩亮听判后表示“不满意”,要上诉。许彩亮走出法院后,在法院对面人行道边,突然拿出一条早已准备的横幅高举过头顶,上面清楚写着“有错≠有罪!”等字样,并列出了8个理由:1.许霆ATM案应属于电子商务范畴;2.许霆与银行开户时签订储蓄总合同;3.许霆每次取款都使用电子签名;4.人机互动进行取款时,双方都签订并履行了电子合同;5.ATM机的错误是许霆有违诚信的诱因;6.电子代理人即银行行为,其不能以不知情而推脱责任;7.银行可因存在重大误解而撤销合同,协商或民事解决;8.相信中国的法律终究会给天下百姓一个信服的判决!

许彩亮坚持认为,儿子许霆是无罪的,只是存在过错,所以不应该受到这么重的量刑,而是应该无罪释放。

“有罪无罪”仍成争论焦点

全国律协刑委会副主任翟建律师、上海知名刑事律师张培鸿均支持“许霆无罪”,认为此案不符合盗窃罪的性质。

他们表示,ATM机是银行柜面的一个延伸,其功能相当于银行柜面服务员,客户将钱存入银行构成合同关系。本案中,由于银

行电脑系统出现错误,原定的1:1的取款比例变成了1:1000的比例,类似于柜台服务人员多给客户钱,因此,许霆案不符合盗窃罪“秘密窃取”的性质。许霆从头至尾,用自己的卡,用公开的方式,在公允的场合下取钱,只是因为银行电脑系统有误而造成不当得利,因此不构成盗窃罪。

上海市远程律师事务所主任蔡伟池律师表示:要构成盗窃犯罪中间需要有一个“桥梁”,这个桥梁就是以“非法手段”占有他人钱财。如电脑黑客,利用攻击ATM电脑程序等非法手段获利,这就是犯罪;而许霆从始至终,没有构建通向犯罪的“桥梁”,虽然利用电脑的漏洞,用的却是正常的提款手段,故未构成犯罪,属于民事上的不当得利。

蔡伟池举了一个例子:电表是煤气公司的延伸,如一居民每天用10度电在电表上统计成了1度电,即使居民知道了,他也不可能占便宜不说出来,半年过去了,电表公司来收电费发现统计有误。如果是电表统计系统自己出现错误,那么电表公司应和当事人说明清楚,要求居民将漏统的电费补上,居民不承担任何刑事责任;另一种情况,居民自己通过一些主观故意的手段将电表调慢,构成盗电行为,这就应该由司法机关追究其刑事责任。

“许霆案属前一种行为,案发后,银行应立即找回他加以耐心教育和引导,要求其将不当得利返还,而不能直接用刑法加以对待。”蔡伟池说,盗窃要以“秘密窃取”为条件,诈骗要以“虚构事实”为条件。而本案两方面的条件均不成立,何以构成刑事犯罪?

上海知名律师王嵘则认为,许霆案被判为盗窃罪合情合理,许霆在第一次取款时,因ATM机出错而意外获利,不属于盗窃;而后,他明知ATM机出错而连续取了170次,带有明显的主观性,定性为“盗窃”合乎情理。

同案不同命:法律的人文关怀之争

上海市广庭律师事务所主任叶杭生表示,欧洲某国一个小镇上也发生过类似的事情,但结果却没有追究取款人的法律责任。

那个案件和许霆案几乎相同:欧洲某镇上有去银行自动取款机取款,按了一下一百英镑的按钮,出来的却是一千英镑,当他意识到是机器出了问题时,告诉了镇上所有的人,结果大家轮流排队去那台取款机取款,直到一千多万英镑被全部取完。此事被银行知道后,行长对镇上的人讲,银行不会起诉你们的,因为这不是你们的错,是我们委托的公司在安置钱箱的时候将一百英镑与一千英镑放错了位置,我将去追究他们的责任。

叶杭生说:尽管东西方法律体系不同,一个是英美法系,一个是大陆法系,但有一点是共同的:法律应尽量显现人文关怀。“法律不应该为了保护出错的银行电脑,而将活生生的人的命运置之不理。”叶杭生说。

银行储户王先生也抱怨道:银行ATM机相当于银行柜面服务员,如果银行柜面营业员出现了差错,将100元当成10元给了储户,那么,储户是否就犯了“盗窃罪”?如果是,那么,营业员错将10元当成100元给了储户,银行发现了也不还,那么,银行是否构成了“抢劫罪”?

上海国浩律师事务所知名律师斯伟江表示:针对“许霆案”,银行不应利用公权以强欺弱,将复杂的问题简单化。他说,每个人都有占小便宜的私心,刑法不应规定大多数人难以做到的事情,刑法惩罚的是具有严重社会危害性的行为。如果银行第一时间及时与当事人沟通,晓之以理,让当事人将钱退还,此事即可平息。

斯伟江说,他曾经代表银行办理一个类似的案件,最后通过民事起诉胜诉并将钱款追回。在没有对一个贫困的年轻人及时沟通教育的前提下,银行利用其强势地位,置自身错误于不顾,将一个年仅26岁的生活贫困的保安送上法庭,是值得商榷的。

■ 延伸阅读

“云南许霆”2002年被判无期徒刑

2001年3月2日,何鹏持账面金额10元的金穗储蓄卡到云南省民族学院的ATM自动柜员机上查询存款余额,因农行云南省分行计算机系统发生故障造成ATM机失控,查询未果。被告人何鹏即按键输入取款100元的指令,ATM机如数出款,被告人何鹏见状又连续按键6次,取出现金4300元。次日上午,被告人何鹏再次持金穗储蓄卡到中国银行翠湖、胜利广场储蓄所、云南省分行、北市区、东风支行以及中国工商银行武成管理处分等七台ATM机上,连续取款215次,共取现金425300元。两日共取现金429700元。当日下午,被告人何鹏将钱送回陆良县马街镇家中藏匿,并在返昆途中打电话通知其母到农业银行陆良县支行挂失。返昆后被告人何鹏以其同学伏丽仙的名义存入交通银行7300元;以朋友金政波的名义存入4.7万元,又购买了手机等物品挥霍。

案发以后,2001年3月5日何鹏即被陆良县公安局刑事拘留。2002年7月12日云南省曲靖市中级人民法院经审理查明,何鹏于2001年3月2、3日趁农行云南省分行计算机系统出现故障之机,使用农行储蓄卡在昆明若干ATM机上套取现金429700元,后又作虚假挂失的犯罪事实清楚。法院认为,何鹏无视国法,趁银行计算机系统出现故障之机,套取巨额现金占为己有,其主观上具有非法占有的目的,客观上实施了使用储蓄卡非法套取巨额现金又虚假挂失的行为,其行为具有秘密窃取的性质,已触犯了国家刑律,构成盗窃罪,且数额特别巨大,应依法惩处,判处有期徒刑。宣判后,何鹏不服提出上诉。2002年10月17日,云南省高级人民法院二审驳回上诉,维持原判。

男人慎补肾

国家专文批准脱敏治疗早泄的“仁青甘露锁龙液”(外用喷剂),专治前列腺型、衰老型、体质型等各种早泄产品。

锁龙液原料均采自3800米雪线上雪域藏区,绿色安全无污染,冰雪藏秘炮制令药液更具穿透力,玛仁果那等君药渗入龟头后能迅速灭杀过敏酶,当晚即可达到20-30分钟。哇夏嘎、藏丁香等臣药则持续润养脆弱的性神经,令其强韧后永不分泌过敏酶。2、3分钟的一般早泄仅需一疗程(两盒)均可深度脱敏除根。锁龙液另一独特之处,是清晨给药。我国著名的藏药研究基地青海黄南民族医药研究中心的张文学教授告诉笔者,早泄在藏医中属夜病,锁龙液选在太阳初升、男性体内阳气上升的清晨给药不仅符合藏医夜病晨治原则,效果也最佳。地址:裕宝堂药店(二五二医院对面)华兴大药房(火车站富华大厦一楼)一笑堂利康药店(五一饭店楼下)咨询电话:3374321。

北京中圣堂中医研究院保定中圣堂医院泌尿外科率先开展“包皮包茎手术绿色通道”。引进韩式无痛整形技术集合具有几十年手术经验的外科专家,拥有顶级超洁净手术室,针对男性常见的包皮过长、包茎特设“包皮包茎手术绿色通道”,简单、安全、快捷。

安全无痛:国际一流超净化无菌手术室,由十几年手术经验的外科专家亲自开展手术,精确微创环切,无痛苦、不出血、

韩式无痛包皮包茎 手术费仅收30元

不拆线。快捷方便:手术仅需15分钟,随治随走,不住院,不影响正常生活、工作和学习。提高功能:术后外形整齐美观,不留疤痕,明显提高夫妻生活质量,更可以避免包皮垢等引发的男女双方生殖系统的反复感染和恶变。

郑重承诺:1、为减免患者一些不必要的负担,术前免费检查心电图、尿常规、凝血。2、如无炎症等手术禁忌症,来院即可当场手术。3、手术费只收30元,学生20元。电话:2081999 地址:保定市建华南路903号(原汽车南站过桥南行50米)

腋臭 痔疮 肛瘘专家会诊暨免费大普查

特别对手术失败者引起的并发症 后遗症有奇招

保定市先进卫生科医院特邀全国著名肛肠病专家王教授,举行免费普查活动。普查对象:内痔、混合痔、肛裂、肛瘘、脓肿、大便带血、疼痛、瘙痒等各种肛肠病。运用国内先进的“无痛

疗法”结合全电脑肛肠治疗仪,数分钟完成治疗不住院,无痛苦、随治随走、不受季节影响的优点。普查时间:4月1日-30日,免专家挂号费、检查费,治疗费半价。

同时采用大汗腺分泌超清除法,专业治疗腋臭只需十分钟。郑重承诺:经本院治疗不复患者,免费续治。地址:东风中路1506号,先进卫生科内科楼3楼 详情咨询:5953008

