非法聘用老外授课？不行！

一公司被处罚款2万还“不服”上诉

□见习记者 张叶荷

本报讯 上海笑美健康科技有限公司（以下简称笑美公司）聘用无资质的外国人为学员授课并收取费用，还坚称是“文化交流”，不应受到2万元的行政处罚。近日，上海市第三中级人民法院二审审理了一起不服行政处罚决定及行政复议决定的案件，判决驳回了笑美公司的上诉请求。

2018年12月25日上午，上海市公安局普陀分局下属出入境办在笑美公司处发现，有两名外国人在该处授课，涉嫌非法就业，笑美公司则涉嫌非法聘用外国人。经调查确认，2018年12月22日至24日期间，该公司邀请两名外国人至其处教授“般尼克”课程，已向部分学员收取学费，同时还承担了外国人的机票及食宿，但并未为他们办理就业证及工作类居留许可。

据此，普陀公安分局给予笑美公司罚款2万元的行政处罚。笑美公司不服，向市公安局申请行政复议。市公安局维持了普陀公安分局作出的被诉处罚决定。笑美公司仍不服，诉至一审法院，请求撤销被诉处罚决定和被诉复议决定。

一审法院认为，普陀公安分局执法程序合法。笑美公司在涉案的外国人未取得工作许可和工作类居留证件的情况下，仍让其在公司处授课，并向听课的人员收取学费，这一系列行为已非笑美公司所称的文化交流，而是一种经营行为。笑美公司与涉案外国人之间已构成事实上的聘用关系。普陀公安分局根据相关规定处罚款2万元，适用法律正确，处罚幅度恰当。市公安局在法定期限内作出复议决定，符合法定程序。据此，一审法院驳回了笑美公司的诉讼请求。

一审判决后，笑美公司不服，以“公司未与涉案外国人订立劳动合同，也未支付其劳动报酬”为由，上诉至上海三中院。

上海三中院认为，普陀公安分局及市公安局执法程序合法。普陀公安分局依据相关的询问笔录、涉案两名外国人的出入境证件、笑美公司的营业执照等证据，认定笑美公司存在非法聘用涉案两名外国人的违法行为，对上诉人作出罚款2万元的被诉处罚决定，认定事实清楚，证据确凿，适用法律正确。

笑美公司以其与涉案两名外国人未建立劳动关系且未支付劳动报酬为由，主张双方不存在劳动关系，涉案外国人不属于非法用工，并以此为由要求撤销被诉处罚决定及被诉复议决定，缺乏事实根据和法律依据，依法不能成立。

融资买车“搞点钱” 男子因诈骗罪获刑

虹口检察院办理多起汽车融资租赁合同诈骗案

□记者 胡蝶飞 通讯员 肖阳

本报讯 近两年，汽车融资租赁在迎来高速发展风口的同时，也有很多“漏洞”让不法分子钻了空子。记者从虹口区人民检察院了解到，自2018年以来，该院已办理多起通过汽车融资租赁合同进行诈骗的案件，其中不乏手段翻新的新型诈骗。

2018年4月，被告人杨某某在朋友“小郝”的介绍下，由一家中介公司从中操作，用虚假的工作单位、职位、年收入等填写了一份融资租赁申请表，与上实融资租赁公司（以下简称上实公司）签订融资租赁合同，申请购买一辆大众宝来汽车。后由上实公司将购车款113216元支付给车辆经销商，杨某某提车后转手以5000元的低价卖给中介公司联系的某租赁公司。杨某某到案后供称，自己在外面欠了钱还不上，融资租车就是为了套现还债。他也没有偿还能力，只不过想通过这种方式“搞点钱”。

今年2月，虹口检察院以合同诈骗罪对杨某某提起公诉，虹口法院依法判处其有期徒刑1年3个月，并处罚金5000元，追缴赃物已折价款发还被害单位。

2018年6月，广西某汽车销售责任有限公司向上实公司融资购得三辆东风牌小型汽车，所有权实质归上实公司所有。租赁的期限为2018年7月21日起至2021年7月21日止，共36个月，按规定每月支付租金。然而，在支付7个月租金后，该公司一通“神操作”，骗过了当地车管所，将汽车产权变更至善意第三人名下，偷偷将车卖了。

该公司实际控制人犯罪嫌疑人刘某称，当时公司被广州某汽车贸易公司骗了上百万元，公司陷入资金紧张局面难以为继，追债的人天天上门，“我一心只想着从哪里弄点钱让公司度过难关，根本没考虑法律后果，就把向上实公司贷款购得的三辆车通过非法方式变更了权利性质转卖给他人了。”

而刘某所谓的非法方式，就是伙同妻子伪造与上实公司之间的租金结清证明，骗得当地车管所涤除上实公司在车辆上设置的抵押，进而与善意第三人签订车辆买卖合同，再由车管所转移车辆所有权登记至善意第三人名下。就这样，通过“拆东墙补西墙”的方式来周转资金直至案发。

今年5月，虹口检察院以诈骗罪对犯罪嫌疑人刘某批准逮捕。

竟用微信寻找“附近的人”卖淫

一男子因介绍卖淫罪被判拘役5个月

□记者 王川 通讯员 金剑轩

本报讯 利用微信寻找“附近的人”，联系对方与卖淫女进行性交易，并从中抽头获利……日前，金山区人民检察院以介绍卖淫罪对被告人李某提起公诉，金山区人民法院审理后以介绍卖淫罪，判处李某拘役5个月，并处罚金4000元。

今年2月初起，李某伙同周某某（另案处理）共同租赁金山区一处住所作为卖淫场所并约定利益分成，谈妥后由李某利用微信、陌陌等聊天软件寻找嫖客，周某某负责安排卖淫女与嫖客发生卖淫嫖娼行为，两人从中抽头获利。

3月10日，李某利用微信功能搜索“附近的人”，专门添加附近陌生人为好友，以性交易为聊天内容，吸引有“意向”的网友。在与嫖客谈妥价格、地点、时间后，联系周某某按照约定，介绍一名卖淫女吴某某在出租屋发生两性关系，并支付嫖资600元。后李某、周某某、吴某某3人进行利益分成。

3月20日、3月31日，李某陆续通过微信与嫖客商谈交易，随后由周某某介绍另一卖淫女王某某至上述出租屋提供性交易，每次支付嫖资600元。后李某与周某某、王某某再次进行利益分成。

3月24日，李某被公安机关抓获，到案后如实供述了上述事实。

经金山检察院提起公诉，法院认为，被告人李某介绍他人实施介绍卖淫活动，其行为已构成介绍卖淫罪。被告人李某到案后如实供述自己的罪行，可以从轻处罚。最终，李某被判处拘役5个月，并处罚金4000元；扣押的作案工具手机予以没收，违法所得予以追缴并没收。

公司钱款转给前妻 “老赖”老板终获刑

□记者 夏天 通讯员 胡巧玲

本报讯 被执行人“眼花缭乱”地转移资产，只为拒不执行法院的生效判决。近日，奉贤区人民法院对汤某、仇某等两起拒执罪案件进行宣判。

汤某是某贸易公司的法定代表人。2017年6月，法院判令该贸易公司归还张某160余万元。汤某作为担保人，应对这笔钱款承担连带清偿责任。判决生效后，张某申请执行，但是此后一年间，汤某将贸易公司的45万元转移至其前妻的个人账户内，之后又转账5万元至其个人账户用于支付其个人高利贷，导致判决无法执行。

另一起案件中，仇某在经营某石油化工公司期间，与某石油有限公司建立了柴油购销合同。石油有限公司支付货款后，石油化工公司未如约履行合同。法院审理后，依法判令石油化工公司返还石油有限公司126万余元及逾期利息，并且仇某承担连带清偿责任。判决生效后，仇某在明知自己具有履行义务的情况下，利用其控制的另一家公司收取相应货款和租赁款，继续供生产经营和个人使用，没有及时主动履行执行义务。

法院认为，汤某和仇某的对法院生效的判决、裁定有能力执行而拒不执行，情节严重，均构成拒不执行判决、裁定罪。鉴于汤某在审理中具有坦白情节，且已主动支付剩余执行款项，依法可从轻处罚。因此判处被告单位某贸易有限公司罚金5万元，被告人汤某有期徒刑1年3个月，缓刑1年3个月。仇某到案后能如实供述自己的罪行，依法可从轻处罚。但鉴于其大部分债务未履行完毕，因此判处被告人仇某有期徒刑1年6个月。

上班第一天 一壶开水泼向同事

□记者 季张颖 通讯员 张硕洋

本报讯 酒店服务员贾某因琐事与同事孙某发生争执，一时冲动，将一壶开水泼向孙某，造成对方轻伤。近日，徐汇区人民法院公开开庭审理了此案，以故意伤害罪判处贾某有期徒刑8个月。

贾某在徐汇区某酒店兼职的第一天午餐时，同事孙某因指出贾某身上有味道并怀疑他不爱洗澡而让贾某感到不快，二人产生嫌隙。晚餐时，贾某与孙某再次发生争执，贾某手里端着一壶刚烧开的水，将开水泼向孙某，造成其肩部、胸部、背部皆被烫伤。后孙某被送往医院。经鉴定，孙某体表二度以上烧烫伤面积达体表面积5%，构成轻伤。随后，贾某被公安机关抓获，到案后如实供述了自己的罪行，但无经济能力对被害人进行赔偿。

法院经审理认为，被告人贾某犯故意伤害罪的事实清楚，证据确实、充分，因具有坦白情节，依法可从轻处罚。法院综合考量上述因素后，作出如上判决。

窃取型职务侵占罪

●事件回顾

小明是某快递公司的投递员，他主要负责A市B区的快递投递。在投递中，小明私自打开公司发送的包裹，用砖块替换其中货物并占有该货物，随后把该包裹重新封好投递，再以货主拒收或未联系到收货人等为由退回包裹。后小明被公安机关抓获并被起诉。法院认定小明构成窃取型职务侵占罪，判处其一年有期徒刑。

●疑问

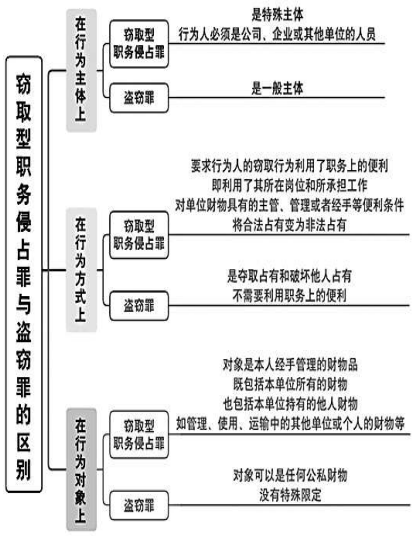
本案中小明为什么构成窃取型职务侵占罪？

窃取型职务侵占罪是公司、企业或者其他单位的人员，利用职务上的便利，将本单位财物非法占为己有的行为。

●立法本意

窃取型职务侵占罪的立法目的是保护公司、企业或者其他单位的财产所有权。

窃取型职务侵占罪与盗窃罪有什么区别？



本案中小明对自己投递的包裹拥有管理权和经手权，私自打开这些包裹后替换货物并占为己有的行为属于利用自己职权形成直接占有财物，所以应构成窃取型职务侵占罪。

●法条依据

《中华人民共和国刑法》第264条、第271条

●风险提示

侵犯财产型犯罪是司法机关严厉打击的重点犯罪，刑法也对公私财产所有权给予了严密的防护。任何以非法占有为目的，通过非法手段攫取公私财物的行为均会受到刑罚的严惩。

主讲人介绍：

吴亚安，上海一中院研究室法官助理，上海交通大学刑法学博士。爱好手工、旅游、羽毛球。

上海市第一中级人民法院

欣法官讲法

窃取型职务侵占罪