

2021 年全国法律专业学位研究生法律文书 写作大赛初赛试题（案例一）

请根据以下案例材料，撰写一份公诉意见书。

一、案件基本材料

（一）公诉机关、被告单位及辩护人情况

公诉机关：A 省济北市南关区人民检察院

被告单位：天龙有限责任公司，诉讼代表人陈华

辩护人：1.刘××，豪威律师事务所律师；2.张××，豪威律师事务所律师

（二）基本案情

2020 年 1 月底至 2 月，张龙（因病已歿，不起诉）以被告单位天龙有限责任公司名义网络联系“陈经理”（另案处理）购买 5 万只“格格”牌一次性使用医用口罩，购买价格 10 万元。购买过程中，张龙明知上述口罩均无资质证明、检验合格证明及出库票据等材料，并经其检查发现口罩质量存在问题，仍于 2020 年 2 月向济北大药房以 15 万元的价格销售。后因济北大药房发现口罩质量问题，实际结算货款 12 万元。上述一次性医用口罩被济北大药房（另案处理）在济北市面向一般消费者进行销售。

另查明，2020 年 2 月至 3 月，A 省济北市属于新冠肺炎低风险区域。案发后经鉴定，上述口罩均系假冒“格格”牌注册商标的口罩；上述口罩细菌过滤效率为 40%至 44%，不符合产品标注的一次性使用医用口罩的细菌过滤效率要求

($\geq 95\%$), 且口罩带断裂强力亦不符合质量标准, 为不合格产品。

(三) 移送审查起诉、起诉(不起诉)、辩护情况

移送审查起诉情况: 2020年3月17日, 济北市公安局南关分局以犯罪嫌疑单位天龙有限责任公司涉嫌销售不符合标准的医用器材罪, 以犯罪嫌疑人张龙涉嫌诈骗罪、销售不符合标准的医用器材罪移送审查起诉。济北市公安局南关分局认为, 犯罪嫌疑单位天龙有限责任公司、犯罪嫌疑人张龙在疫情期间, 销售明知是不符合保障人体健康的国家标准且假冒“格格”牌注册商标的一次性伪劣医用口罩, 足以严重危害当地人民群众的人体健康, 依据《中华人民共和国刑法》的规定, 符合销售不符合标准的医用器材罪、销售假冒注册商标的商品罪、销售伪劣产品罪, 择一重罪构成销售不符合标准的医用器材罪。犯罪嫌疑人张龙还伙同他人虚构事实骗取刘大伟钱财10000元, 依据《中华人民共和国刑法》的规定, 构成诈骗罪, 应当以诈骗罪和销售不符合标准的医用器材罪数罪并罚。

济北市南关区检察院起诉(不起诉)情况: 审查起诉期间, 犯罪嫌疑人张龙因病去世, 济北市南关区检察院于2020年4月3日对张龙不起诉, 于2020年4月5日对犯罪嫌疑单位天龙有限责任公司提起公诉。

辩护人刘××辩护认为: 1. 本案销售口罩行为是张龙的个人行为, 并非天龙有限责任公司的单位行为, 不应追究天龙有限责任公司的刑事责任。2. 即使天龙有限责任公司的行

为构成相关单位犯罪，但鉴于单位犯罪直接负责的主管人员张龙已经病逝且检察机关已作出不起诉决定，本案不能再单独追究天龙有限责任公司的刑事责任。

辩护人张××辩护认为：1.天龙有限责任公司的行为属于单位行为，但一次性医用口罩不是医用器材，故天龙有限责任公司的行为不构成销售不符合标准的医用器材罪。2.天龙有限责任公司的行为不构成销售假冒注册商标的商品罪。根据2004年《关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释》的规定，单位实施刑法第二百一十三条至第二百一十九条规定的行为，按照本解释规定的相应个人犯罪的定罪量刑标准的三倍定罪量刑，即销售金额15万元才构成本罪，本案天龙有限责任公司销售金额仅12万元，故天龙有限责任公司的行为不构成销售假冒注册商标的商品罪。3.销售伪劣产品罪要求实施“以假充真、以次充好、以不合格产品冒充合格产品”的欺瞒行为，济北大药房刚售出部分涉案口罩即发现质量问题并告知张龙，此后天龙有限责任公司在收到销售款前并未向济北大药房继续欺瞒口罩存在质量问题。据此，本案应进一步区分济北大药房对口罩质量知情前后的涉案数额，暂无法认定天龙有限责任公司的销售数额是否达到销售伪劣产品罪的入罪要求。4.即使认定本案构成单位犯罪，张龙在因诈骗罪被采取强制措施期间向公安机关积极主动供述天龙有限责任公司销售劣质口罩的犯罪事实，根据《中华人民共和国刑法》第六十七条第二款，属于自首行为，应当认定被告单位天龙有限责任公司有单位

自首情节，并予以从轻处罚。

（四）证据材料

1.企业法人营业执照，内容为：天龙有限责任公司，住所地址 A 省济北市南关区古风街道办事处 302 号，法定代表人姓名张龙，企业类型为有限责任公司，注册资本人民币 1000 万，经营范围为医疗器械生产和销售，成立日期 2016 年 1 月 1 日。

2.天龙有限责任公司工商登记查询证明，内容为：公司注册资本 1000 万元，其中张龙出资 700 万元，占 70%，陈华出资 200 万元，占 20%，吴娟出资 100 万元，占 10%。法定代表人张龙。

3.物证提取笔录、物证照片，内容为：报案群众王东、张西、李北、赵南、陈中分别于 2020 年 2 月 26 日、2 月 27 日、2 月 28 日、2 月 29 日、3 月 1 日交来的“格格”牌一次性医用口罩各三只，共计十五只。外包装印有“格格”、“一次性医用口罩”等字样。

4.物证提取笔录、物证照片，内容为：郭东 2020 年 3 月 2 日交来的“格格”牌一次性医用口罩一包十只。外包装印有“格格”、“一次性医用口罩”等字样。

5.天龙有限责任公司财务凭证(李凤于 2020 年 3 月 4 日提供)，内容为：2020 年 1 月 30 日，购买 5 万只“格格”牌一次性医用口罩，支出 10 万元。2020 年 2 月 26 日，销售 5 万只“格格”牌一次性医用口罩，收入 12 万元。

6.济北市疫情防控办公室 2020 年 3 月 5 日出具的工作说

明，内容为：2020年2月至3月，A省济北市属于新冠肺炎疫情低风险地区。

7.“格格”公司2020年3月5日出具的检验报告，内容为：经我公司技术部门对提供的涉案25只“格格”牌一次性医用口罩进行鉴定……

结论意见：提供的“格格”牌一次性医用口罩，假冒我公司注册商标。

8.济北市产品检验检疫局2020年3月5日出具的检验报告，内容为：经我局对提供的25只“格格”牌一次性医用口罩进行鉴定……

结论意见：口罩的细菌过滤效率为40%至44%，不符合产品标注的一次性使用医用口罩的细菌过滤效率要求（ $\geq 95\%$ ），且口罩的口罩带断裂强力亦不符合质量标准，为不合格产品。

9.缴款凭证，内容为：天龙有限责任公司于2020年3月7日将犯罪违法所得2万元汇入济北市公安局南关分局指定赃款账户。

10.济北市公安局南关分局2020年3月16日出具的发、破案经过、立案材料，内容为：2020年2月27日，刘大伟向公安机关报案称被张龙等人以刷流水办理高额低息银行贷款为由诈骗人民币10000元。接到报案后，经初查，我局于2020年2月28日以刘大伟被诈骗案刑事立案并抓获张龙。经对张龙讯问，张龙对诈骗犯罪事实供认不讳。在侦查过程中，张龙于2020年3月6日又如实供述天龙有限责任公司销

售不符合标准的医用器材犯罪事实，我局于同日对天龙有限责任公司、张龙销售不符合标准的医用器材案补充立案。

11.济北市公安局南关分局出具的相关办案说明、病历材料、死亡证明、不起诉决定书，内容为：张龙因病于2020年3月30日死亡，济北市南关区人民检察院于2020年4月3日决定对张龙不起诉；张龙交代的“陈经理”，多次查找未获；济北大药房有关人员，另案处理。

12.张龙2020年3月6日的供述与辩解：我承认我与“阿华”以刷流水办理高额低息银行贷款为由诈骗刘大伟人民币10000元的犯罪事实...另外，我要向你们主动交代我们天龙有限责任公司销售一批劣质口罩的事情。那是大约在2020年的1月底，当时湖北的疫情已经爆发了，口罩成为了紧俏物资，由于我们公司从事医疗器械的生产和销售，但现购买原材料、调试机器生产口罩成本太高、周期太长，我就想能否从市面上购买口罩，然后加价转卖赚钱。有了这个想法之后，我就上网搜索，之后电话联系上一个广东深圳的口罩经销商，这个经销商自称姓陈，我都喊他陈经理。之后我通过电话和陈经理联系，问他有没有一次性医用口罩，后来陈经理回复有“格格”牌一次性使用医用口罩，两元一个，我说第一次先要5万个，但是他必须保证质量、保证正品。我们谈好之后，陈经理从深圳给我发的货，在他把发货凭证传给我之后，我通过我的网上银行转了10万元的货款给陈经理，没几天我就收到陈经理发货的口罩了。收到货之后，我专门拆包看了一下口罩，发现制作口罩的材料有些差，应该在一

定程度上会影响防护效果，主要是细菌过滤效果变差，包括口罩带很容易断裂等。但这些只有专业人士才可能发觉，由于是一次性医用口罩，作为一般人用几次就会扔掉，一般是不会发现的。发现上述问题之后，我是找过陈经理的，我问他口罩到底是不是正品口罩，当时由于货款都已经结算完了，陈经理口气也比较恶劣，说我出的钱就只能买到这种质量的口罩，过几天连这种口罩都没有了。后来考虑到这批货我都花了10万元了，如果卖不出去，又要亏在手里，而且口罩质量问题也不是很明显，一般人也不会在意。我就抱着侥幸心理，联系济北大药房的王汉问他要不要，当时约定以15万元的价格，即每个口罩三块钱，卖给了济北大药房。

口罩卖给济北大药房之后不长时间，王汉和我说我的口罩不是正品“格格”，有人向他反映。所以最后这批口罩结算的时候，王汉说只能给我12万元。我当时问他口罩卖得怎么样，他告诉我口罩基本上已经通过药店门店卖出去了。

我销售的这批口罩应该不是正品“格格”，一是我曾经问过陈经理有没有产品合格证书等，他说没有。正品“格格”口罩批量销售，一般都有产品检验合格证明、生产商出库单以及生厂商资质证明等材料；二是“格格”口罩是业内质量比较好的品牌口罩，一般不会出现上述我说的质量问题。我现在意识到我问题的严重性了。这些口罩一旦通过济北大药房卖到人民群众手中，在疫情期间佩戴肯定影响对病毒的防护效果，很有可能导致被新冠肺炎感染的几率增大，从而造成非常严重的后果。我现在很后悔。

13.天龙有限责任公司财务人员李凤 2020 年 3 月 4 日证言：今年 1 月份的时候，湖北那边爆发疫情，医用防护口罩脱销了，张龙就找到我，跟我说想进批原料生产一批口罩，问我账上还有多少钱。我说现在账上也就不到 20 万，还得留点钱还账、发工资什么的，能用的也就 10 万左右。张龙就没再说什么。到了 1 月 30 号那天，张龙给我一个广东的账户，让我给这个账户打 10 万元，我说这是做什么用的，张龙说他找了个关系，能低价进点口罩。我就按照张龙的要求给这个广东的账户打过去 10 万元。后来进货的时候我过去看了一眼，好像是“格格”牌的，这个牌子还是挺有名气的。口罩进到公司没多久，张龙就给我打电话，说口罩他已经卖出去了，让我到时候关注下货物运输和收款的事。我就安排销售部那边跟进货商沟通送货时间，联系好以后，进货商就把这批口罩拉走了，然后到了 2 月 26 号的时候，进货商就把这个钱打到公司账户了，我收到账以后就跟张龙汇报了。这批口罩质量我不太清楚，因为这个口罩不是我们公司产的，质检那边也没做检测，但是前一阵听外面传济北大药房那边卖的口罩质量挺差，口罩绳一拉就断，我觉得可能就是 we 卖出去的那一批。我可以向你们提供我记载的反映口罩销售情况的会计账簿。

14.济北大药房总经理王汉 2020 年 3 月 3 日证言：从前年开始，张龙的公司陆续向我们药房销售过医用耗材，像酒精什么的，我们开始逐渐熟悉。大约在今年的 2 月初，张龙给我打的电话，说他能采购到“格格”牌一次性医用口罩，

问我们药房要不要。当时正值疫情紧张时期，医用口罩在药房都是脱销的，我连忙说肯定要并问他具体价格。张龙说肯定要比之前贵一些，我印象中是3块钱一个，我就答应说有多少我要多少。后来张龙给我们药房就送了一车货，一共五万只“格格”牌一次性医用口罩。张龙送来的这批口罩质量有问题。开始的时候我们还没发现，后来是我们药房的销售人员在售出一部分后向我反映，说这批“格格”牌一次性医用口罩有顾客找药房了，说口罩绳一拉就断。另外就是和同品牌的“格格”牌一次性医用口罩对比，这批口罩做工、用料有一些明显的区别，所以销售人员问我是不是买到假货了。我当时就给张龙打的电话，问怎么回事。电话里张龙说他也是被人骗了，但这批口罩基本功能还是有的，作为一次性口罩也能凑合着用，希望我不要给他退货，价格方面可以再商量。后来我印象是按照2.4元一个给张龙结算的，一共通过药房财务转账支付张龙公司12万元。

知道口罩质量问题后我并没有退货，而是继续卖出去。当时张龙恳求我不要退货，价格问题可以商量，另外主要考虑当时社会对口罩的需求量很大，好多顾客为了防范疫情多次打电话到药坊问是否有口罩销售，所以我还是决定了继续销售这批口罩。因为质量问题，当时定的销售价格3元每个。这批口罩现在应该基本都卖出去了。这批口罩主要通过我们药房的上海路门店，向济北市的消费者销售。张龙卖给我这批口罩时，并未向我提供产品质量检验合格证明、生产厂家证明等材料。

15.济北大药房上海路门店店长郭东 2020 年 3 月 2 日证言：这批“格格”牌一次性医用口罩是由济北大药房购进，一共 5 万只，分派到上海路门店进行销售。我印象中有几个顾客买了几包，后来因为质量问题找回来了，主要是反映口罩拉绳很容易断，影响使用，其他没有什么。后来，我就拿着这批货和我们门店其他批次的“格格”牌一次性医用口罩做了对比，结果发现外包装上基本都一致，但就口罩本身，这批货和其他的有明显的差别，主要体现在做工粗糙、用料的质量不是很好这两个方面。我就把这个情况反映给了王汉。王汉和我说现在口罩太紧俏了，不好进货，这批口罩先卖着，价格就别定太高了。我印象中的售价 3 元每个。我们是实体连锁药店，主要面向本地老百姓，这些口罩主要被周边群众买走了。王汉经理安排我们找一下还有没有未销售的这批口罩，我们找到了一包，给你们带过来了。

16.王东、张西、李北、赵南、陈中等五名群众分别于 2020 年 2 月 26 日、2 月 27 日、2 月 28 日、2 月 29 日、3 月 1 日的报案笔录，证实：向济北大药房的上海路门店购买“格格”牌口罩，在使用过程中发现口罩拉绳很容易断，而且用料感觉不是太好，影响使用。因网络上爆出自市面销售假“格格”牌口罩，故向公安机关报案反映情况。

二、答题内容及要求

（一）答题内容

根据上述案例素材，撰写一份公诉意见书。

（二）答题要求

撰写的公诉意见书应当做到：（1）内容完整并符合公诉意见书的要求，格式符合规范；（2）语言通顺，逻辑性强；（3）应当做到说理充分、并对辩护意见作出回应；（4）适用的法律条文必须明确、具体。

三、相关说明

1.本案例材料为了竞赛活动的需要编写。其中，被告单位、公诉机关、辩护人、案件涉及的“济北市南关区”、以“××”表示的事项等均为技术处理之情形。

2.本案设定及注意事项：（1）张龙诈骗罪犯罪事实经查证属实。（2）考生应根据审查认定的罪名叙写公诉意见书“案由”，如认定构成销售不符合标准的医用器材罪，写“销售不符合标准的医用器材”。（3）济北市南关区人民检察院起诉书号为“济南检一部刑诉〔2020〕100号”。（4）济北市南关区人民检察院出庭支持公诉时间为2020年4月20日，故考生应注意本案仅应援引此前的相关法条及司法解释。（5）被告单位天龙有限责任公司庭前未认罪认罚，当庭未认罪；辩护律师辩护意见已庭前提交。（6）庭审未开展讯问，庭审质证过程中，被告单位及辩护律师对全案证据客观性、合法性、关联性均无异议，法庭调查活动符合法定程序。（7）鉴于单位犯罪罚金刑量刑建议的实务性过强，考生在量刑部分仅需论证相关量刑情节，并建议法院对被告单位判处罚金即可，不要求计算判处罚金的具体金额。除此之外，参赛者不能假设或“虚拟”添加案件事实以外的其他事实、情节。

3.基于写作公诉意见书的实际需要，允许参赛者对下列

事项进行合情合理且切合司法实际的技术处理（包括加工或扩展等）：（1）辩护人的姓名、所在的律师事务所；（2）出庭支持公诉的检察人员的姓名；（3）其他与撰写公诉意见书有关的事项（案件本身的事实情节除外）。