

一起提供侵入非法控制计算机信息系系统程序工具二审案件办理过程中

□ 本报记者 丁国锋 本报通讯员 季捷 陈蓓

“海量好货秒杀1元起”“现付定金总价即享五折优惠”……“双11”前夕,各个直播间的商品频频上演“一秒没”的场景。“剁手党”拼运气,拼手速,但终究敌不过不法分子利用技术软件进行的“神操作”。

近日,江苏省南通市人民检察院办理了一起提供侵入、非法控制计算机信息系统程序、工具二审案件,南通中级人民法院经庭审,维持一审判决,王某等6名被告人均获利。

《法治日报》记者采访中发现,该案二审中遇到了不少网络技术难题,如何将技术证据与行为违法性之间进行有效关联,考验着政法机关的办案能力。

二审遇到技术难题

记者了解到,其实不少“秒杀”抢购后面,都存在一些利用软件进行牟利的黑手。“黄牛党”和一些颇有经验的网购者通过类似手法抢货囤积,然后高价卖出,扰乱了正常的网购消费市场和互联网管理秩序。

一审法院查明,2016年至2018年10月间,王某为牟利,编写具有在淘宝网上抢购商品功能的HiRoot软件,并通过QQ向被告人单某、陈某等多人出售,非法获利近57万元。另5名被告人明知该软件具有避开计算机信息系统安全保护功能,仍购买该软件并出售给多人使用,分别非法获利千元至万元不等。

2020年10月30日,该案一审判决以提供侵入、非法控制计算机信息系统程序、工具罪,分别判处王某等6名被告人有期徒刑3年缓刑5年至拘役6个月缓刑9个月不等,被告人王某、陈某对此不服,向南通中院提起上诉。

淘宝未设置安全防护措施,HiRoot软件程序未破解网站加密算法,软件运行过程中未获取淘宝的传输数据……承办这起二审上诉案件的是南通市检察院第四检察部员额检察官包学红。在仔细审查一审材料后,她认为该案事实清楚,证据充分,但王某、陈某提出的“一审法院在有关概念界定、事实认定、法律适用上不当”上诉理由中涉及的一连串专业技术问题,让她感到棘手。

虽然包学红已办理金融网络犯罪案件多年,但要搞清楚本案涉及软件、网站的操作流程及运行代码等细节,还是少不了专业技术人员的帮助。

为此,南通市检察院决定组建临时办案小组,由该院信息技术部副主任曹洪协助检察官对技术性证据开展审查。在了解案情与现有的电子证据情况后,曹洪在本案的定性上与检察官达成了一致。

曹洪认为,针对本案来说,最关键的就是要明确HiRoot软件是否属于“提供侵入、非法控制计算机信息系统程序罪”中所描述的“具有避开或者突破计算机信息系统安全保护措施,未经授权或者超越授权获取计算机信息系统数据的功能的程序、工具”。

还原软件运行流程

“请按住滑块,拖动到最右边。”经常网购的网民对这句话肯定不陌生,在淘宝抢购限时购买商品时,网站会先跳出这样一个验证界面,需要按照指示完成操作,方可进入购买页面,这就是淘宝公司拦截秒杀软件的安全防护措施之一。

找出HiRoot软件运行中与网站安全防护措施相关的程序,成为锁定证据的关键。经过技术原理分析和电子数据审查,检察技术人员对正常抢购和使用HiRoot软件抢购时的系统数据流程分别进行了还原:在官方规定的抢购时间内,普通用户手动完成滑块验证后,系统内即会产生User-Agent值(以下简称UA值)和X5sec值(以下简称X5值),一旦检测到相关数值,便会认定安全验证成功,进入下一步的购买环节。而使用HiRoot软件的用户,则可提前进行拖动滑块操作,由软件保存相关数值。等到抢购商品时,软件直接调用之前生成的数值完成验证,从而实现淘宝网站、客户端不具备的定时“自动下单”功能。

由此可见,HiRoot软件在运行中已避开了网站安全防护措施,那它所获取的UA值、X5值的性质又该如何认定?上诉人称,HiRoot软件所获得的商品名称、商品ID、订单地址等数据都是对外公开的,而UA值等数据则是任何人都可以在浏览器的访问请求中查看的,不需要修改数据或者人侵淘宝,更不属于对淘宝的攻击行为。

这些理由乍一听很有道理,但办案人员敏锐地发现,上诉人正是利用了从事计算机行业期间对相关技术的了解,故意对自身违法行为在概念、技术、流程上进行了相当程度的混淆。事实上,这些问题并不能作为是否犯罪的判定依据。

迷网一层层被剥开,检察技术人员对照构罪要件,进一步明确了在用户与淘宝服务器通讯过程中,产生的UA值、X5值、商品信息、订单信息等数据均为刑法中规定的计算机信息系统数据。HiRoot软件擅自获取这些信息,必然属于未经授权获取淘宝计算机信息系统传输中数据。

至此,拼图的最后一块也已经确定。为了确保案件的每一个细节都经得起检验,南通市检察院充分发挥其2018年率先在全省建立的金融网络犯罪基地的作用,集中多名检察业务专家、技术领域专家学者对HiRoot软件的运行原理、UA值、X5值功能,淘宝安全防护识别机制,软件获取淘宝UA值和X5值行为的入侵性等技术、法律争议问题进一步研讨论证,最终一致通过了检察技术人员的全部判定。

技术与论证相结合

事实审查清楚,但面对有备而来的上诉人,要想在法庭上让他们心服口服,必须做好充分准备。为此,该院特地邀请电子数据司法鉴定中心鉴定人员参加庭前会议,通过现场演示,将HiRoot软件非法链接淘宝天猫登录,获取X5值和UA值、商品名称、订单号等数据等流程一步步进行了还原。

“根据2011年8月1日‘两高’《关于办理危害计算机信息系统安全刑事案件应用法律若干问题的解释》,HiRoot软件应当认定为刑法第二百八十五条第二款规定的‘专门用于侵入、非法控制计算机信息系统的程序、工具’。”法庭上,曹洪作为检察官助理出庭,对影响定性的技术问题作出解释、回应,为检察官举证质证、法庭辩论提供了专业意见。

在检察技术人员阐述的基础上,检察官结合鉴定意见、专家学者意见,涉案人员供述等证据,分层次对HiRoot软件具有避开安全防护措施后非法链接淘宝、向淘宝提交抢购请求并获取淘宝订单数据等功能,以及未经授权获取用户数据的入侵性进行了论证。

结合上诉人及原案被告人均明知自身行为违法性的情况,检察官认为其行为符合提供侵入、非法控制计算机信息系统程序、工具罪的构成要件,一审判决认定事实清楚,证据确实充分,定性准确,向法院提出了建议维持的意见并获二审法院采纳。

两男子购买画眉鸟获刑7个月

本报讯 记者王莹 为了诱捕山中野生画眉鸟,两男子购买画眉鸟作诱饵被抓获。近日,福建省闽侯县人民法院对该起危害珍贵、濒危野生动物案作出一审判决,被告人杨某、马某分别被判处有期徒刑7个月,并处罚金6000元。同时,两人于判决生效30日内在省级以上媒体平台向社会公众公开赔礼道歉,并于3个月内任司法机关指定时间、区域开展法治宣传等公益活动7场。

3月8日,杨某、马某分别从路边小贩处购买画眉鸟1只。10日上午,二人到某山场将两只画眉鸟挂在树上,并在附近张挂捕鸟网,欲利用画眉鸟叫声诱捕其他野生画眉鸟。当天中午,二人捕鸟未成,却因行迹诡祟被当地村民拦住并报警抓获。

法院经审理认为,杨某、马某违反野生动物保护管理法规,分别非法收购国家重点保护野生动物名录的国家二级保护野生动物画眉鸟1只,每只价值5000元,并利用各自收购到的画眉鸟共同诱捕其他野生画眉鸟未遂,其行为均已构成危害珍贵、濒危野生动物罪。同时,二人的违法行为对生态平衡和生物多样性造成影响,损害了社会公共利益,依法应当承担相应的民事侵权责任。

驴肉店里的培训班何以号称“考研包过”

济南警方侦破2020年全国硕士研究生统一招生考试作弊案

□ 本报记者 姜东良
□ 本报见习记者 李娜
□ 本报通讯员 刘晓静

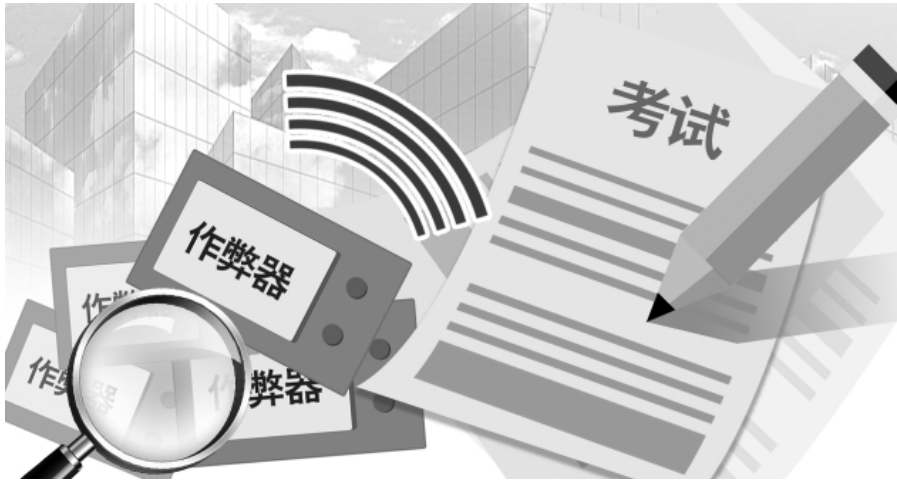
前段时间,山东省济南市公安局长清分局侦破2020年全国硕士研究生统一招生考试组织考试作弊案,抓获犯罪嫌疑人7名,查获涉案电子设备一件,扣押涉案资金20余万元。作弊的7名考生考试科目成绩为0,3年内暂停参加各种国家教育考试。目前,案件已进入法院审理阶段。

此案是组织考试作弊罪和非法出售、提供试题、答案罪的典型案例。案件侦办过程中,民警克服取证难、犯罪嫌疑人反侦查能力强等困难,挖出了一条培训招揽考生、购买和发放作弊工具、提供考试答案的黑色产业链。

2020年12月26日,长清警方接到辖区多处硕士研究生考试考点工作人员报警,称有考生违规将伪装成橡皮的无线电接收设备带入考场,并被当场查获。省公安厅立即组织济南市公安局网警支队和长清分局成立专案组,连夜开展调查取证工作。

办案民警从询问小宋(化名)等作弊考生开始,了解案件发生原委。小宋是2021届大学毕业生,为了争取更高学历教育,决定在毕业前参加硕士研究生考试。但由于专业基础不扎实又不愿吃苦复习,便打起了走捷径的歪主意。通过网上搜索,他发现了一个收费几万元的考研速成班,其承诺“七天包过速成,不过退款”。

在交了定金后,小宋来到学校附近一家驴肉店内开始上培训课。一周的培训课程内容并没有“过人之处”,但在培训班结束时,老师拿出了作弊器这一“杀手锏”,并教授使用方法,商定在考试时通过作弊器发送试题答案。



根据线索摸排,专案组迅速开展抓捕工作。12月27日,民警在济南陆续将李某、毕某等8名犯罪嫌疑人抓获。经审讯,李某在济南经营一家驴肉店,因为之前干过职业培训,结识了培训圈内一部分熟人。硕士研究生考试一周前,李某等人以组织培训为幌子,招揽考生在长清多个考点参与考试作弊。考试前日,他们在长清区四处考点附近进行踩点并架设收发设备。26日考试时,犯罪团伙通过作弊器无线传输,与正在考试的考生传输考题答案,实现作弊目的,被监考老师发现。

李某、毕某等8名犯罪嫌疑人从哪里购买的作弊工具?传输的试题答案从哪里获得?他们有没有幕后“指挥者”?专案组民警顺藤摸瓜,经过大量侦查取证后锁定了“上线”衣某。

侦查中,警方发现团伙主要犯罪嫌疑人衣某反侦查能力极强,一直在省外从未现身,所以参与作弊的学生并不知道此人。而且衣某使用

多个QQ号、微信号、电话号码与团伙成员联系,在买卖作弊器材和试题答案时没有收款记录,并且在案发后扔掉了所有手机。

“衣某曾经在外省有过两次组织作弊行为,都因为证据不足逃脱了处罚,他认为自己这次又没有留下聊天记录、收钱记录,只要坚持不交代实情,还可以钻法律的空子。”长清分局网警大队二中队中队长纪大林说,但让衣某没有想到的是,专案组通过多种研判手段锁定了他的网上和网下轨迹,形成了完整的证据链条。

经查,在衣某指挥下,该犯罪团伙内部分工明确,分别有人负责网上招揽考生,联系购买作弊设备、架设作弊设备,联系购买作弊器。2021年4月11日,长清警方赴外省将衣某抓获。

为什么犯罪团伙能买到窃听窃照等作弊器材?为什么窃听窃照器材能成功绕开考场屏蔽技术……每一个问题都是考试作弊黑色产业链中

引诱对手公司技术员窃取商业秘密获刑

信阳检察机关立案监督一起知识产权案

□ 本报记者 马维博
□ 本报通讯员 胡传仁 朱文玉

际先进技术。随后,该公司以此为依托建成河南省重点技术实验室。

2017年,新材料公司发现其商业秘密被其原技术总监韩某泄露给了安徽省某公司。于是,新材料公司一边向合肥市中级人民法院提起专利确权诉讼,一边向信阳市平桥区人民法院提起了韩某违反保密约定的违约之诉。

“虽然我们两次胜诉,但对方公司的侵权行为一直没有停止,他们采用低价价的方式恶意竞争,导致我们公司损失达1700多万元。”新材料公司法定代表人说,从2016年侵权行为发生开始,该公司就走上了维权之路,对石某、韩某等人提出刑事控告,可是因案件难以获取关键有效证据,公安机关先后两次作出不予立案决定。

走访企业的检察官经过认真研究分析,随后将该案移交到平桥区人民检察院进行审核,建议平桥区检察院依法进行法律监督。通过审阅案卷材料,平桥区检察院认为,有证据证明石某等人侵犯商业秘密的犯罪事实发生,符合立案监督条件。

2020年5月22日,平桥区检察院依法启动立

案监督程序,要求上天梯公安分局说明不立案的理由,该局于5月28日答复不立案的理由。平桥区检察院经审查认为,公安机关不立案理由不成立,并通知公安机关立案。

2020年6月28日,平桥区上天梯公安局予以立案。立案后,信阳市公安局决定提级办理并成立专案组,邀请信阳市检察院提前介入侦查。

“为了提高引导侦查取证质量,我们调集全市检察机关有知识产权专业背景员额检察官共5人,组成检察专案组介入侦查。”信阳市检察院检察长郭国谦说。在案件侦查过程中,检察专案组先后18次与公安机关专案组会商研讨,针对不同时期遇到的侦查取证、证据标准、办案重点、讯问策略等问题提出合理意见,有效解决了案件办理中“取证难、鉴定难、追逃难”等问题。

经审查查明,2016年,韩某在新材料公司工作期间,利用工作上的便利,通过邮箱分别向安徽省某公司董事长石某、技术总监刘某发送涉密文件,石某则安排公司技术人员将涉密文件内容用于生产盈利,该事实清楚,证据确凿,

的一环,只有各个击破,才能彻底斩断这一链条。

其中,加强对窃听窃照等作弊器材生产厂家的查处,是斩断黑色链条的关键一环。“生产窃听窃照等作弊器材的企业多是小厂房、小作坊,监管、查处难度大。”专案组成员、长清分局新城派出所副所长崔全光介绍,考试作弊犯罪日益高科技化、产业化,有的企业甚至还为组织作弊团伙提供定制服务,专门生产能绕过检测、具备当地考场无法屏蔽波段的电子设备。

“建议进一步加大对QQ、微信、电话号码等虚拟网络的实名制,这样有利于案件侦查中犯罪嫌疑人相关证据的收集和固定。同时,进一步提高考场屏蔽技术,给考试作弊行为以技术反制,从而预防作弊发生。”崔全光说。

济南大学政法学院法学教授张德军介绍,2015年全国人大常委会表决通过了刑法修正案(九),增设了组织考试作弊罪。根据最高人民法院、最高人民检察院2019年9月4日的出台《关于办理组织考试作弊等刑事案件适用法律问题的解释》,只要组织考试作弊的行为已经实际严重危害到考试秩序,即应当认定为犯罪既遂,作弊目的是否实现并不影响犯罪既遂的成立。

山东政法学院法学教授刘炳君建议,在考试前加大对考生和监考老师普法宣传教育,让他们了解刑法第二百八十四条规定的组织考试作弊罪、非法出售、提供试题、答案罪,代替考试罪的认定和处罚。在让考生明白作弊将要承担法律后果的同时,还要充分认识到诚信考试问题已深度法治化,其行为产生的后果,除了承担行政处罚乃至刑事责任之外,还会依法依规记入个人诚信系统,将极大地影响未来就业,负面影响是久远的,从而自觉远离作弊行为。

制图/高岳

隐瞒真实价格偷逃关税涉案金额1.5亿元

南京海关破获一起健身保健品走私案

本报讯 记者蔡岩红 近日,南京海关联合上海海关和公安机关,在江苏、上海等地同步开展专项行动,成功破获一起涉嫌利用低报价格等方式走私进口保健品案,抓获走私犯罪嫌疑人9名,涉案金额达1.5亿元。

今年年初,南京海关所属扬州海关缉私分局在工作中发现,扬州某公司在异地报关进口大量国内健身爱好者所服用的乳清蛋白粉、肌酸等保健品,但海关报关数据显示的价格与国外市场销售价格相差很大,存在隐瞒真实交易价格、偷逃国家关税嫌疑。

据扬州海关缉私分局科长窦伟介绍,对不

同国家进口的乳清蛋白粉,价格低报幅度还不尽相同。例如,欧洲某品牌的乳清蛋白粉,涉案公司与境外供货商的实际供货价格为每千克8英镑至9英镑,而向海关申报价格为每千克25英镑至3英镑,申报价格仅为实际成交价格约1/3;美洲某品牌乳清蛋白粉,涉案公司与国外供货商确定的实际成交价格约为每千克30美元,而向海关申报价格为每千克5美元,申报价格仅为实际成交价格的1/6。

10月22日,南京海关联合上海海关和公安机关,出动80余名警力,分成15个行动小组,在江苏、上海等地同步开展专项行动,一举打掉利用低报价格等方式走私进口保健品犯罪团伙,抓获参与

走私的犯罪嫌疑人9名,扣押涉案手机、电脑、银行卡、账册等证据一批。

经查,2018年至今,犯罪嫌疑人宋某某等人在扬州等地注册多家公司,与代理境外保健品品牌的上海某公司合谋,向海关提供虚假合同发票进行报关,分别从宁波、天津、北京等地以低报价格方式向海关申报进口乳清蛋白粉、复合营养粉及运动营养食品等约150万公斤,涉嫌走私案值达1.5亿元。

办案中经私人人员发现,除了低报价格走私,该涉案公司还涉嫌利用公司员工及无关人员身份信息,从跨境电商平台和直邮平台订购健身行业相关的保健品,转入国内市场倒卖牟利。

据介绍,消费者在跨境电商平台购买进口商品可享受税收优惠。国家规定,每位公民每年可在跨境电商平台单次交易5000元,年度交易26000元,购买进口商品享受税收优惠。在涉案公司,一些负责网上平台销售的员工向办案人员反映,自己的身份信息都被公司用来在跨境电商平台订购保健品,然后卖给国内客户。此外,涉案公司还利用搜集到的客户信息在直邮平台少量、多批次订购境外货物,以自用物品名义享受较低的关税税率,之后再拿到国内市场销售牟利。

目前,案件正在进一步侦办中。

□ 本报记者 王春 本报通讯员 苏雪

“当初只是觉得便宜,大家也都在用,没想到这些‘油’居然是危化品,幸亏检察机关发现了这个安全隐患,以后我们不会再使用了!”近日,面对前来回访的检察官,浙江省嘉兴海宁市斜桥镇一餐馆老板仍心有余悸。

2021年6月,海宁市人民检察院公益诉讼检察官在开展餐饮行业瓶装燃气专项监督的过程中发现,海宁一乡镇商业街上的3家餐饮店违规使用醇基燃料替代或共用燃气,且存放不符合安全规范。醇基燃料系易燃液体,属于危险化学品,在使用、存储过程中具有严格的规范标准。

“醇基燃料是否在本市餐饮行业大范围使用?储存、使用是否符合安全标准?”带着这些疑问,检察官调取了全市6954家餐饮单位基础数

据,然后运用自创的“公益通”大数据分析研判系统,综合集成关键要素,筛选出辖区内正常经营但用气量异常或未用气的餐饮单位200余家。

随后,该院联合全市12个镇、街道及应急等部门,以属地为单位,逐一实地走访排查,最终锁定辖区内违规使用醇基燃料的餐饮单位共计183家。经深入实地走访调查,检察官发现大部分商户仅使用白色塑料桶等不规范容器储存,存储地点杂乱且未设置任何安全保护装置,存在极大的安全隐患。“核查过程中,我们发现大部分商户的安全意识非常薄弱,使用的灶具、燃料,其存储、管理均无法达到安全技术标准。”核查过程中,现场的安全状况让该案承办检察官林小芳忧心不已。

8月15日,该院在充分调查取证,梳理法律法规的基础上,针对办案中发现的醇基燃料储存、

经营、运输和使用等环节存在的重大安全隐患问题,厘清各环节各行政机关的监管职责,分别向公安、应急等部门发出诉前检察建议,督促上述行政机关开展联合执法,扫除醇基燃料监管盲区,消除危化品安全隐患,维护社会公共利益。

3家行政机关收到检察建议后,高度重视,主动加强与检察机关对接协商。由海宁市安全生产与应急管理局牵头,联合应急、公安等14个部门印发《海宁市“油气混用”专项治理工作方案》,重点明确醇基燃料治理内容及各部门职责分工,并在全市范围开展为期1个月的专项整治活动。通过专项整治,全市共查扣醇基燃料540余公斤,非法改装运输车辆6辆,109家餐饮单位被禁用醇基燃料,发现的240余处安全隐患全部整改到位。

秉持“办一案,治一片”的办案原则,在发出诉前检察建议的同时,检察官又从违规餐饮单

位入手,对醇基燃料使用、存储、销售、运输、生产等各环节各环节进行深挖,从中发现无证经营、非法运输等违法线索5条,并同步移送相关部门。应急、公安、交通运输部门收到检察机关移送的案件线索后,第一时间成立醇基燃料违法犯罪活动联合工作专班,围绕重点车辆、重点人员、重点场所开展联合执法。目前查处相关违法行为42件,2人被刑事拘留。三部门在执法活动中也逐步构建起醇基燃料各环节全流程闭环监管长效机制,织密了醇基燃料安全监管保护网。

借鉴该院办案模式,嘉兴市人民检察院在全市范围内开展醇基燃料专项行动,以类案监督助推社会治理,现已办理涉醇基燃料案件10余件,发出7份检察建议,多地专门出台醇基燃料专项整治方案,进一步扫除监管盲区,形成整治合力,有效杜绝违规使用醇基燃料行为,共同守护公共安全。