

学校编码：10384

分类号__密级

学号：X2013120088

UDC

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

赃款赃物处理问题研究

Study on the Disposal of Illegal Income

林银红

指导教师姓名：李兰英教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2017年10月

论文答辩时间：年 月

学位授予日期：年 月

答辩委员会主席：

评阅人：

2017年10月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

本人声明该学位论文不存在剽窃、抄袭等学术不端行为,并愿意承担因学术不端行为所带来的一切后果和法律责任。

声明人 (签名):

指导教师 (签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

() 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

() 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

内容摘要

不能让犯罪人从其犯罪行为当中获取利益是个不可忽视的法律与正义原则。不管是从犯罪预防的角度出发，还是基于实质公正，源自犯罪的利益都不应让犯罪行为人享有。况且，在处理涉案财物的过程中不只涉及行为人的财产利益，同时还需要考虑如何保障国家、被害人和案外第三人的合法财产利益。当前关于公民的财产权保护已经获得更多的关注，因此追缴赃款赃物的相关问题也需要重视。由于赃款赃物追缴法律依据的欠缺，司法实践的混乱，加上整体的理论研究相对薄弱，缺少权威的解读，导致很多实践中争论不断的难题，没有得到合适的理论回应和解答。

笔者在刑事审判实践中，对赃款赃物的处理实践有一定的感知，论文写作过程中又调取了大量刑事裁判文书，并收集了厦门中院、四川高院等法院的相关调研报告进行研究，争取紧密结合理论与实践。本文主要围绕《刑法》第64条展开讨论，借鉴其他国家、地区立法，同时结合案例以及在司法实践中出现的突出问题，运用比较分析、案例分析和统计分析等方法，重点从实体规定、程序保障、管理制度等方面论述赃款赃物处理制度的完善，力图对立法及司法中的问题及困惑给出明确合理的解答。文章首先从赃款赃物处理的原则、赃款赃物的界定及善意取得问题、相关司法处理措施的辨析适用等方面对实体规定的完善提出建议；其次从正当程序构建、民刑程序的交叉处理、裁判文书的表述、以及未定罪没收程序的运行等方面论述相关程序规定的完善；又从集中管理角度简议管理制度之完善；并在此基础上，思考和整理出部分不成熟的立法建议。

关键词：违法所得；追缴；没收程序

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

It is an important law and justice principle that the criminal can not get benefit from his criminal behavior. Whether from the point of crime prevention or based on substantive justice, the benefit from crime should not be enjoyed by the perpetrator. Moreover, in dealing with the illegal income in the process, not only involves the property interests of criminal, but also need to consider how to protect the legitimate interests of the state, the victims and the third people outside the case. At present, more and more attention has been paid to the protection of the property right of citizens, so it is necessary to pay attention to the issue of recovering illicit money and booty. Due to the lack of legal basis and the confusion of judicial practice, some controversial problems have not been answered properly.

According to the problems and puzzles of dealing with the illegal income mentioned above, it is necessary to combine theory with practice and study more deeply. The author has a certain perception of the practice, and uses comparative analysis, case analysis and statistical analysis to study. This paper mainly focuses on the "criminal law" sixty-fourth article, discusses legislation in other countries and regions, and combined with the case, tries to give a clear and reasonable confusion answer. This article discusses the improvement of the system of dealing with illicit income, mainly from the aspects of entity stipulation, procedural guarantee and management system. On the basis of this, the author ponders and reorganizes some immature legislative proposals.

Key Words: Illegal income; Recover; Forfeiture proceedings

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录

引言.....	1
第一章 追缴赃款赃物概述	2
第一节 对“赃款赃物”的理解.....	2
第二节 对“追缴”的理解.....	3
第三节 追缴赃款赃物行为性质.....	3
第四节 追缴赃款赃物的法律功能.....	4
一、预防犯罪.....	4
二、固定犯罪事实.....	4
三、财产保护与教育作用.....	5
第二章 我国赃款赃物处理制度的现状及实务困境.....	6
第一节 立法现状与局限.....	6
第二节 司法现状与实践争议.....	7
一、司法机关重人轻物的办案观念及职权争议.....	7
二、赃款赃物处理的程序公正性存在欠缺.....	7
三、裁判文书关于赃款赃物处理的规范性和统一性不足.....	8
第三节 未定罪没收程序的现状及存在的主要问题.....	10
一、属性及运行现状.....	10
二、存在的主要问题.....	10
第三章 完善赃款赃物处理的实体规则.....	12
第一节 赃款赃物的处理原则.....	12
一、相当性原则.....	12
二、经济原则.....	12
第二节 赃款赃物的认定.....	13
一、犯罪成本的扣除问题.....	13
二、因犯罪减少费用与转嫁损失的追缴问题.....	14
三、被害人损失难以确定时的处理.....	14
四、追缴赃物价值低于犯罪时价值的处理.....	15

五、赃款赃物的范围	15
第三节 赃款赃物的善意取得问题	16
第四节 相关司法处理措施辨析适用	17
第四章 赃款赃物处理的程序保障	18
第一节 赃款赃物处理的正当程序构建	18
一、保障利害关系人的程序参与权利	18
二、完善前置程序	18
三、设置相对独立关于赃款赃物处理的庭审程序或听证程序	20
四、完善救济程序	20
第二节 追缴赃款赃物的刑民交叉问题	21
一、追缴赃款赃物与民事诉讼	21
二、合理区分刑事审判庭与执行庭在赃款赃物处理上的职责	22
第三节 强化裁判文书的统一性	22
一、厘清法律术语	23
二、判决主文的表述应尽量清晰	23
三、判决主文的表述应尽量周全	23
第四节 未定罪没收程序若干疑难问题解析	24
第五章 我国赃证物管理模式及完善途径	26
第一节 现行赃款赃物管理模式的不足	26
第二节 建立赃证物集中管理制度	26
结语	28
参考文献	30

CONTENTS

Foreword	1
Chapter 1 Overview of recovery of illegal income	2
Subchapter 1 Understanding of "illicit money and booty"	2
Subchapter 2 Understanding of "recovery"	3
Subchapter 3 The nature of the recovery of illegal income	3
Subchapter 4 The legal function of recovering illegal income	4
Section 1 Crime prevention.....	4
Section 2 Fixed criminal facts	4
Section 3 Property protection and educational function	5
Chapter 2 The current situation and practical difficulties of the system of dealing with illegal income in China	6
Subchapter 1 Legislation status and limitations	6
Subchapter 2 Judicial situation and practice controversy	7
Section 1 The judicial concept and authority dispute	7
Section 2 The lack of procedural justice	7
Section 3 The non standard of judgment.....	8
Subchapter 3 The present situation and the main problems of the procedure of pre-conviction confiscation	10
Section 1 Attributes and current operating status.....	10
Section 2 The main problems.....	10
Chapter 3 Improve the substantive rules of dealing with illegal income	12
Subchapter 1 The principle of dealing with illegal income	12
Section 1 Principle of equivalence	12
Section 2 Economic principle	12
Subchapter 2 Identification of illicit money and booty	13

Section 1 The deduction of crime costs	13
Section 2 The recovery of negative income	14
Section 3 Disposal of loss when it is difficult to determine.....	14
Section 4 Disposal of reduced values.....	15
Section 5 The scope of illicit money and booty	15
Subchapter 3 Bona fide acquisition	16
Subchapter 4 Analysis and application of relevant judicial measures	17
Chapter 4 Procedural guarantee of dealing with illegal income.....	18
Subchapter 1 Due process construction.....	18
Section 1 Interested party participation procedure.....	18
Section 2 Perfect pre program.....	18
Section 3 Set up relatively independent court proceedings or hearing procedures	20
Section 4 Improve relief procedures	20
Subchapter 2 The intersection of criminal procedure and civil procedure ..	21
Section 1 Recover illegal income and civil action	21
Section 2 Distinguish between the Criminal Justice Department and the executive department.....	22
Subchapter 3 Strengthen the unity of judgment.....	22
Section 1 Clarify legal terminology	23
Section 2 The judgment should be clearly expressed	23
Section 3 The judgment should be comprehensively expressed.....	23
Subchapter 4 Analysis of some knotty problems in the procedure of pre- conviction confiscation	24
Chapter 5 Management model of property involved and perfect approach	26
Subchapter 1 The lack of management model.....	26
Subchapter 2 The establishment of the system of centralized management.	26

Conclusion28
Bibliography30

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

赃款赃物的追缴不只是刑事诉讼中调查取证的紧要环节，同时也是打击犯罪和帮助受害者追回经济损失的重要举措，涉及到多方的财产权益，包括犯罪人、被害人以及第三人等。然而，囿于理念及制度等方面的原因，赃款赃物的处理问题长期以来都是相对边缘化的论题，司法活动一直以来也未能给予足够的重视。党的十八届三中全会把规范涉案财物的处理当作司法体制改革的重要环节，提出进一步规范刑事涉案财物处理的司法程序。在 2012 年，修订的刑诉法进一步明确和完善了司法机关对于涉案财物的处理权限与方式，包括增加了犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得的没收程序（以下简称未定罪违法所得没收程序），明确了庭审过程中赃款赃物处理的相对独立。在此基础上，最高人民法院在 2017 年 1 月出台了关于未定罪违法所得没收程序若干问题的规定，对于规范赃款赃物的处理可以说帮助很大，尽管仍然存在遗憾之处，但赃款赃物的处理立法终究迈出了十分关键的一步。

赃款赃物的追缴问题是一个较为复杂的实务问题，刑事法官时常为此焦头烂额，笔者在结合新刑诉法相关规定的基础上，通过对司法实务中的赃款赃物处理情况展开调查研究，侧重对法院审判执行实务中遇到的难题进行探讨，并从制度面的比较，发现可以借鉴之处，希望能够为追缴赃款赃物相关制度的完善提出有参考价值的意见。

第一章 追缴赃款赃物概述

在解决法律问题的过程中，概念是不可缺少的工具，如果概念没有严格专业的限定，将使得我们没有办法对问题进行正确的思考。^①在我国的行政法与刑事法律中常常出现追缴、赃款赃物等词语，可是该怎样对赃款赃物的内涵与外延进行界定，什么时候使用追缴，追缴的定位是什么，一直是混乱而没有统一的标准。所以，我们在研究中首先需要对追缴和赃款赃物等概念有准确的理解。本文在对赃款赃物追缴制度进行分析论证之前，对我国目前使用赃款赃物及追缴的混乱状态作简单的介绍，并尝试在这样的混乱状态中厘清相关问题，对于赃款赃物的概念及追缴的性质等进行一个基本的整理。

第一节 对“赃款赃物”的理解

赃款赃物这一词语在当前我国法律中并没有明确的法律意义与法律地位，经常和“犯罪收益”、“非法获利”、“违法所得”等词语混同使用。赃款赃物在《辞海》等一些权威词典中，被定义为“违法所得”；在《法学大词典》中的含义是“用犯罪手段取得的钱财或物品”。比如，《刑法》第 383 条“贪污罪”中使用了“退赃”一词，这里的赃，应指赃款赃物，与《刑法》第 64 条的“违法所得”的含义相同，也同于前述词典关于“赃款赃物”的定义。“赃款赃物”在刑事诉讼法规中的运用频率更高，比如现行《刑事诉讼法》第 234 条使用了“查封、扣押、冻结的赃款赃物”，此处的赃款赃物不仅包括违法所得，还包括违禁品与作案工具。

关于赃款赃物的解释有狭义与广义之分。广义说认为赃款赃物包括用于违法、犯罪活动的财物及所得利益，与上述刑诉法中对赃款赃物的运用相同；狭义说则认同前述词典中的定义，将赃款赃物理解为通过非法活动获取的财物。鉴于赃款赃物在司法实践中的使用较为频繁，也被纳入到相应的法律规定当中，笔者认为，赃款赃物作为司法实践中约定俗成的术语，一般限定在违法所得财物这一范围之内，对赃款赃物的理解以从狭义上界定较为妥当，其范围与刑法第 64 条规定的“违法所得的一切财物”相当。

^①E·博登海默. 邓正来译. 法理学——法律哲学与法律方法[M]. 北京: 中国政法大学出版社, 1999: 486.

第二节 对“追缴”的理解

我国刑事法律及司法实践较为经常使用“追缴”概念，但在使用过程中，追缴的含义不够清晰，未保持一致性。在一些情况下，会更为注重追缴的程序性，而有时追缴被当作是一种终局性的处理措施，有时追缴又是实体性处理和程序性措施的结合。

关于追缴的解释在我国的刑法学界有着不同的观点。有的观点认为对赃款赃物的追查和收缴即是追缴。从这种理解出发，追缴同于没收，是一种收归国有的最终确权处分。另一种观点则更加侧重追缴是程序上的强制措施，而不是实体处理措施，即注重赃款赃物的追回过程。还有观点认为追缴是一种同时具有实体性和程序性处理的强制措施，包括追回和上缴。

鉴于学界和司法实践对“追缴”一词的使用较为混乱，要界定追缴的内涵，需要厘清几个争议的问题：1.追缴是具有终局性的实体处理，还是仅为程序上的措施；2.对于违法所得与犯罪工具的处理，追缴是否都能够适用；3.追缴能否也在侦查和审查起诉阶段适用；4.追缴是否包括替代物和价值追缴，还是仅仅适用于原物存在的情况。笔者认为，追缴适用于侦查、审查起诉、审判阶段，主要是程序性的强制措施，更侧重于追回的过程，而对追回财物的最终处分应由法院判决进行处理或对审前处理情况予以确认，因此对于追缴行为与追缴后续行为（没收、发还）的法律后果要进行区别；同时，追缴的对象不只限于违法所得，亦可包括犯罪工具与违禁品，主要针对原物还存在的情形；追缴的依据是依职权或者相关裁判，即法律授予司法机关实施追缴的职权，或者法院关于追缴事项的生效裁判。

第三节 追缴赃款赃物行为性质

赃款赃物追缴制度的法律性质在理论上争议较多，主要是刑罚说、保安处分说与折中说等。与此相对应，关于赃款赃物追缴制度，世界各国、地区的法律中主要有三种定性：刑罚、保安处分或者作为一种独立的措施。比如，日本把刑事没收当作刑罚手段之一，是一种附加刑财产刑；意大利刑法典 236 条规

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库