

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：200308011

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论不动产可以成为夺取罪的犯罪对象

Research on Real Estate's being able to be the Criminal
Object of Crime of Seizing Property

林俊辉

指导教师姓名： 陈 立 教授

专业名称： 刑 法 学

论文提交日期： 2006 年 4 月

论文答辩时间： 2006 年 月

学位授予日期： 2006 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2006 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，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的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

内容摘要

在本文中，作者在前人研究的基础上，提出：夺取罪是一种以非法占有为目的，使用和平或者非和平手段改变财物占有关系的财产犯罪。在中国刑法的视野中，夺取罪包括：盗窃罪、抢劫罪、抢夺罪、诈骗罪、敲诈勒索罪、（携带凶器抢夺型）抢劫罪、转化型抢劫罪和聚众哄抢罪。此类夺取罪的犯罪对象不仅可以是动产，还可以是不动产。

本文分为五章。

在第一章中，作者简要地介绍有关财产犯罪分类、夺取罪的定义和不动产的定义。

在第二章中，作者概述了有关不动产夺取罪的立法例和学说。

在第三章中，作者重点阐述了不动产可以成为盗窃罪的犯罪对象。提出：不能以“法无明文规定”否定（不动产）盗窃罪的成立，不动产变更登记与否和不动产能否被盗窃没有必然联系，传统的不动产目前也具有可移动性，不动产盗窃符合夺取罪的本质特征等见解。

在第四章中，作者在反驳学术界通说的基础上提出抢劫罪的犯罪对象可以包含不动产，并举例证明。

在第五章中，作者简要地论证了不动产可以成为其它夺取罪的犯罪对象。

关键词：不动产；夺取罪；犯罪对象

Abstract

Based on the ancestors' research, the author proposes that the offense of seizing property is one of the offenses against property with illegal possession as their purposes and changing property's possession relationship as their objective characteristic by using the peaceful or non-peaceful methods. In the background of Chinese criminal law, theft, robbery, crime of forcible seizure, deception, blackmail, robbery that the actor commits the forcible seizure with the dangerous weapon, transformative robbery and crime of assembling a crowd to scramble for property are concluded in the crime of seizing property. The criminal objects of offenses of seizing property consist of personal property and real estate.

The article is divided into five chapters.

In the first chapter, the author introduces the classification of crimes against property, the definition of crime of seizing property and the definition of real estate briefly.

In the second chapter, the legislations and arguments on the crimes of seizing property are generalized.

In the third chapter, the author emphasizes that real estate can be the criminal object of crime of seizing property. He proposes that we can't negate the construction of offense of theft on the real estate according to that there is not clear regulation in the criminal law, there is no inevitable connection between the variation of registration of real estate and the theft of real estate, the theft of real estate accords with the essential characteristic, traditional real estate can be removed today, and so on.

In the fourth chapter, based on the rebuttal of the general theory

of criminal academia, the author considers that the criminal object of robbery can contain real estate. Some examples are taken to demonstrate his arguments on the topic.

In the fourth chapter, that real estate can be the criminal object of other crimes of seizing property is briefly demonstrated by the author.

Key words: Real estate ; Crime of seizing property ; Criminal object

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言	1
第一章 夺取罪概述	2
第一节 财产犯罪的分类	2
一、日本学者关于财产犯罪的分类	2
二、我国台湾地区学者关于财产犯罪的分类	4
三、我国大陆地区学者关于财产犯罪的分类	5
第二节 夺取罪的概念	7
第三节 刑法中的不动产概念	12
第二章 有关不动产夺取罪的立法例和学说概述	14
第一节 有关不动产夺取罪的立法例	14
一、肯定说	14
二、折衷说	15
第二节 有关不动产夺取罪的学说	16
一、日本学者的看法	16
二、俄罗斯学者的见解	17
三、我国大陆地区学者的看法	17
第三章 不动产可以成为盗窃罪的犯罪对象	19
第一节 不能以“法无明文规定”否定（不动产）盗窃罪的成立	20
第二节 不动产变更登记与否与不动产能否被盗窃没有必然联系	24
第三节 不动产盗窃符合夺取罪的本质特征	25
第四节 传统的不动产目前也具有可移动性	27
第五节 不能以社会观念难以接受为由否认不动产盗窃	28
第六节 不动产盗窃具有实践合理性	29
第四章 不动产可以成为抢劫罪的犯罪对象	30
第一节 我国大陆地区学术界之见解	30

一、王作富说	30
二、刘明祥说	31
三、赵星、陈清浦说	31
第二节 我国大陆地区实务界之见解	31
第三节 我的基本立场——不动产可以被抢劫	31
一、针对学界见解的反驳	32
二、针对实务界见解的反驳	37
第五章 不动产也可以成为其它夺取罪的犯罪对象	42
第一节 不动产可以成为抢夺罪的犯罪对象	42
第二节 不动产也可以被聚众哄抢	44
第三节 不动产可以成为转化型抢劫罪的犯罪对象	46
第四节 不动产可以成为（携带凶器抢夺型）抢劫罪的犯罪对象	46
第五节 敲诈勒索不动产更为可能	47
结束语——有关不动产夺取罪研究的一个初步结论	
和两点肤浅反思	49
参考文献	52

Contents

Foreword.....	1
Chapter 1 Introduction of offense of seizing property.....	2
Subchapter 2 The classification of the offense against property ...	2
Section 1 The classification of the offense against property in Japanese	
Academia	2
Section 2 The classification of the offense against property in Taiwan's	
academia in china	4
Section 3 The classification n of the offense against property in the	
mainland's academia in china	5
Subchapter 2 The definition of the offense of seizing property	7
Subchapter 3 The definition of the real estate in the criminal law	12
Chapter 2 Introduction of legislations and arguments on offense of seizing property	14
Subchapter 1 The legislations on the offense of seizing property .	14
Section 1 The affirmative arguments.....	14
Section 2 The eclectic arguments.....	15
Subchapter 2 The arguments on the offense of seizing property	16
Section 1 The viewpoints in the Japanese academia	16
Section 2 The viewpoints in the Russian academia	17
Section 3 The viewpoints in the mainland's academia in china ...	17
Chapter 3 Real estate can be the criminal object of theft	

.....	19
Subchapter 1 We can't negate the construction of offense of theft on the real estate according to that there is not clear regulation in the criminal law.....	20
Subchapter 2 There is no inevitable connection between the variation of registration of real estate and the theft of real estate.....	24
Subchapter 3 The theft of real estate accords with the essential characteristic.....	25
Subchapter 4 Traditional real estate can be removed today.....	27
Subchapter 5 We can't negate theft of real estate because of that theft of real estate can't be recognized by society.....	28
Subchapter 6 Theft of real estate is reasonable in the judicial practice.....	29
Chapter 4 Real estate can be the criminal object of robbery.....	30
Subchapter 1 The viewpoints in criminal academia in china's mainland.....	30
Section 1 The viewpoint of Wang zuofu.....	30
Section 2 The viewpoint of Liu mingxiang.....	31
Section 3 The viewpoint of Zhao xing and Chen qingfu.....	31
Subchapter 2 The viewpoint of judicial departments of china's mainland.....	31
Subchapter 3 My basic stance——real estate can be robbed.....	31
Section 1 The rebuttal on the viewpoint of Chinese criminal academia.....	32
Section 2 The rebuttal on the viewpoint of Chinese judicial	

departments.....	37
Chapter 5 Real estate can also be the criminal object of other offenses of seizing property.....	42
Subchapter 1 Real estate can be the criminal object of the offense of forcibly seizure.....	42
Subchapter 2 Real estate can be the criminal object of offense of assembling	
a crowd to scramble for property.....	44
Subchapter 3 Real estate can be the criminal object of transformative robbery.....	46
Subchapter 4 Real estate can be the criminal object of robbery that the robber commits the forcible seizure with dangerous weapons	
.....	46
Subchapter 5 It is more possible for real estate to be the criminal object of black mail.....	47
Conclusion—One preliminary conclusion and two superficial rethinkings on the research of offense of seizing real estate.....	49
Bibliography.....	52

引 言

传统刑法学的通说认为，不动产只能成为诈骗罪和敲诈勒索罪的犯罪对象，而不能成为抢劫罪、抢夺罪、聚众哄抢罪、携带凶器抢夺型抢劫罪和转化型抢劫罪的犯罪对象。其所持之理由大致是：不动产具有不可移动性，一旦移动即会损害其价值，不动产的取得必须经过变更登记，行为人仅仅取得被害人的不动产而没有变更登记的，不会发生所有权的转移，因此抢劫罪、抢夺罪等其它夺取罪的犯罪对象只能是动产。在这种传统观点的支配下，我国的主流学说均不承认所有的夺取罪的犯罪对象既可以是动产，也可以是不动产。然而，这种见解不仅不具有法理合理性，也不具有实践合理性。我试图在前人研究的基础上，挑战传统的观点，并确立自己的基本立场——在中国刑法的视野中，所有的夺取罪的犯罪对象既可以是动产，也可以是不动产。

第一章 夺取罪概述

第一节 财产犯罪的分类

古今中外，财产犯罪均是统治阶级要严厉打击的一类刑事犯罪。从一般意义上讲，财产犯罪在各国刑法中都处于“违反了任何年龄的任何人都具有的两种基本的利他情操——正直情操与怜悯情操的犯罪行为”¹的自然犯罪的地位。在学理上，由于分类标准不同，有关财产犯罪的分类也是不同的。学术界根据不同的标准将财产犯罪划分为不同的种类。就我个人掌握的资料来看，目前比较有代表性的财产犯罪分类有如下几种：

一、日本学者关于财产犯罪的分类

（一）大谷实分类法：²

1、财物犯罪与财产性利益犯罪

财产犯罪，按照其对象的不同，可以分为财物犯罪和财产性利益犯罪。所谓财物犯罪是指对财物（动产、不动产）的犯罪，包括盗窃罪、抢劫罪和侵占遗失物罪等以动产为对象的犯罪，和侵占不动产罪和毁坏建筑物罪等仅以不动产为对象的犯罪。其中，诈骗、敲诈勒索、毁坏器物及毁坏赃物等罪，和动产和不动产均可成为对象的财物罪。所谓财产性利益罪是指以财产性利益（债权、无形财产等）为对象的犯罪。刑法分则各有关条文第2款中所规定的2款抢劫罪、2款诈骗罪、2款敲诈勒索罪以及背信罪都是财产性利益犯罪。

2、获取型犯罪与毁弃型犯罪

获取型犯罪是出于取得该物的经济价值的意思基础与非法占有的意思而侵害财产的犯罪，包括作为伴有转移占有的夺取型犯罪的盗窃、侵夺不动产、抢劫、诈骗、敲诈勒索等罪；和不伴有转移占有的侵占罪。毁弃型犯罪是指毁灭、减少财产的用途的犯罪，毁弃型犯罪以及背信罪的一部分就属于这种情况。这种分类

¹ [意]加罗法洛.犯罪学[M].耿伟,王新译,北京:中国大百科全书出版社,1996.32-42.

² [日]大谷实.刑法各论[M].黎宏译,北京:法律出版社,2003.130-132.

是以非法占有意思必要说的见解为前提所进行的，但是，主张不要说的见解，用取得财产罪的概念替代了夺取罪的观念。

3、对个别财产的犯罪与对整体财产的犯罪

所谓对个别财产的犯罪，是侵害被害人的个别财产权，即财物的所有、占有以及上述以外的个别财产权（债权、无形财产等）的犯罪。所谓对全体财产的犯罪，是指对被害人的财产状态的整体加以侵害，在发生该种侵害的场合，成立犯罪的情况。财产犯罪中，背信罪就相当于后者，其它犯罪都属于前者。

（二）大塚仁分类法：

1、针对个别财产的犯罪和针对全体财产的犯罪

所谓针对个别财产的犯罪，是指侵害被害人的个别财产及财物以及其它具体的财产权（例如债权和无形财产权）的犯罪；所谓针对全体财产的犯罪，是指对被害人的财产状态全体施加侵害、产生了损害时所成立的犯罪。

2、财产毁损罪与财产取得罪

这是根据侵害个别财产的形式进行的分类。财产毁弃罪是使他人的个别财产本身灭失或者减少的犯罪，毁弃罪即是。财产取得罪是侵犯他人对个别财产的所有乃至占有，将其作为行为人自己或者第三者的东西来取得的犯罪，盗窃罪、不动产侵夺罪、强盗罪、诈欺罪、恐吓罪、横领罪即是其例。

3、财物罪和利得罪

这是根据作为客体的个别财产的种类进行的分类。针对财物的犯罪是财物罪，针对财物以外的财产上的利益的犯罪是利得罪。

（三）西田典之分类法：³

西田氏将财产犯罪分为如下三类：

1、财物罪和利益罪

财产犯罪按照其行为客体可以分为财物罪和利益罪。

2、针对全体财产之罪与针对个别财产之罪

通说认为，背任罪以作为一个整体的财产的减少为必要，是针对全体财产的犯罪，除此之外的其它财产犯罪是针对各个财物、各个债权等个别财产的犯罪。

3、领得罪与毁弃罪

财物罪还可以分为领得罪与毁弃、隐匿罪，而毁弃、隐匿罪则是妨害财物的利用或者使这种利用变为不可能。盗窃罪、不动产侵夺罪、强盗罪、诈骗罪、恐吓罪以及侵占罪属于领得罪。赃物罪包含赃物搬运罪、赃物保管罪，尽管稍有不同，但在继承并助长他人的领得行为这一意义上，也可认为其属于领得罪。领得罪还可以根据是否伴有占有的转移，区分为占有转移罪（也称夺取罪）与侵占罪。

（四）中森喜彦分类法：⁴

- 1、财产罪分为财物罪、利益罪和背任罪。
- 2、财物罪分为领得罪和毁弃罪。
- 3、领得罪分为夺取罪、横领罪和赃物罪。
- 4、夺取罪分为盗取罪（窃盗罪、不动产夺取罪、强盗罪）与骗取罪（诈欺罪、恐吓罪）。

二、我国台湾地区学者关于财产犯罪的分类

（一）蔡墩铭分类法

蔡氏认为：“财产罪为对于个别财产之犯罪与对于全体财产之犯罪两类。前者包括：窃盗罪、抢夺罪、强盗罪、海盗罪、侵占罪、赃物罪、毁弃损坏罪等。后者包括：诈欺罪、背信罪、重利罪、恐吓取财罪与得利罪、掳人勒赎罪等。”⁵

（二）林山田分类法

林氏认为：“理想之分类法宜依犯罪意图而分类，因为此种分类最能显示各类财产罪之罪质。各类犯罪之意图计有取得意图、获利意图与损害意图，今依此三种犯罪意图而分类如下：（1）取得罪。取得罪系指行为人处于取得意图而违犯之财产罪，计有：窃盗罪、抢夺罪、强盗罪、侵占罪。（2）图利罪。图利罪系指行为人处于获利意图而违犯之财产罪。计有：诈欺罪、重利罪、恐吓取财或得利、掳人勒赎、赃物罪等。（3）损害罪。损害罪系指行为人处于损害意图而违犯之财产罪，如毁弃损害罪。（4）图利与损害混合罪。图利与损害混合罪系指行为人可能系处于获利意图，也可能出于损害意图而违犯之财产罪。如背信罪。”⁶

³ [日]西田典之.日本刑法各论[M].刘明祥,王昭武译,武汉:武汉大学出版社,2005.94-95.

⁴ [日]中森喜彦.财产犯总论[A].高铭喧,赵秉志.中日经济犯罪比较研究[C].北京:法律出版社,2005.119.

⁵ 蔡墩铭.刑法各论[M].台北:三民书局,1976.139-140.

⁶ 林山田.刑法特论[M].台北:三民书局,1998.200-201.

（三）韩忠谟分类法

韩氏认为：财产罪可以分为财物罪与利益罪；财物罪可以分为取得罪与毁弃损坏罪；取得罪又可以分为夺取罪（含窃盗、强盗、抢夺、诈欺、恐吓取财）、侵占罪和赃物罪；利益罪分为利得罪和背信罪。⁷

（四）黄东熊分类法⁸

1、财产罪与利益罪

此分类乃依危害之客体是否以财物为必要，而为之分类。以财物为危害客体之犯罪为财物罪；以财物以外之财产上利益为危害客体之犯罪为利益罪。

2、所有罪与毁损罪

此分类乃依行为主体是否具有不法之所有意图，而为之区别。亦即，除赃物罪以外之所有罪之成立，乃以行为人具有不法之所有意图为必要。称此犯罪为所有罪。毁损罪责固然不以有此意图为必要。

3、夺取罪与侵占罪

此分类乃依危害客体之财物是否以夺取他人之占有为必要，而为之区别。依此标准所为之区别，所有罪中之窃盗罪、抢夺罪、强盗罪、诈欺罪、重利罪、恐吓罪、海盗罪、掳人勒赎罪等为夺取罪，与侵占罪相对应之犯罪。不过，于夺取罪之中，窃盗罪、抢夺罪、强盗罪、海盗罪等为违背被害人之意思而夺取其财物之占有；而诈欺罪、重利罪、恐吓罪、掳人勒赎罪等为因被害人有瑕疵之意思表示，而任意接受其财物占有之转移。对前者诸罪，又特称其为盗取罪。

三、我国大陆地区学者关于财产犯罪的分类

（一）张明楷分类法⁹

张氏将侵犯财产犯罪分为如下四类：

- 1、暴力、胁迫型财产犯罪：抢劫罪、抢夺罪、聚众哄抢罪、敲诈勒索罪
- 2、窃取、骗取型财产犯罪：盗窃罪，诈骗罪
- 3、侵占、挪用型财产犯罪：侵占罪，职务侵占罪，挪用资金罪，挪用特定款物罪

⁷ 韩忠谟.刑法各论[M].台北：三民书局，1976.398-399.

⁸ 黄东熊.刑法概要[M].台北：三民书局，1998.425-426.

⁹ 张明楷.刑法学[M].北京：法律出版社，2003.752.

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.

厦门大学博硕士学位论文摘要库