

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：13020111150284

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

## 硕 士 学 位 论 文

### 盗赃物的善意取得问题研究

Research on Bona Fide Acquisition of Thief Booty

孙金子

指导教师姓名：郑永宽 副教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2014年4月

论文答辩时间：2014年 月

学位授予日期：2014年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

2014年 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。)

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

## 内容摘要

善意取得制度适应了商品经济发展的需要，自其产生以来，便受到了重视，许多国家在民法典中明确规定了该制度。该项制度在我国 2007 年颁布施行的《物权法》中也得到了正式承认。然而对于善意取得制度能否适用于盗赃物，我国的《物权法》却并没有做出明确规定，这不能不说是一种遗憾。盗赃物是否适用善意取得这一问题一直以来备受争议，如果不适用善意取得，完全否认善意第三人的利益，则不利于交易安全；如果承认其适用善意取得，又可能引发道德危机，不利于追赃。事实上，善意取得制度适用于盗赃物有其自身的合理性，因无处分权人对包括盗赃物在内的物的占有也能够产生公示公信的效力。然而，盗赃物毕竟是通过违法甚至犯罪手段而获得的，为了有效维护社会经济秩序，也为了避免有心人恶意利用该制度，致使买赃、销赃行为更加猖獗，必须对盗赃物的善意取得制度加以限制，因此，本文认为，盗赃物的善意取得，必须在一定条件下进行。

本文分为五章，对盗赃物的善意取得制度进行研究。第一章首先介绍了盗赃物善意取得的基本理论，同时对盗赃物的概念作出了界定。第二章介绍了世界各国关于盗赃物是否适用善意取得的三种不同的立法模式，并对这三种立法模式进行了评析。第三章对我国盗赃物善意取得的法律现状进行了评析，介绍了我国现行法的相关规定，并指出了现行法律关于盗赃物善意取得规定的不足之处。第四章通过对盗赃物不适用善意取得的种种理由的反驳，以及对盗赃物适用善意取得的价值意义的分析，结合我国的具体实际情况，得出了在一定条件下我国盗赃物可以适用善意取得的结论。最后一章阐述了盗赃物适用善意取得的构成要件，分析了盗赃物善意取得的特殊问题，并对完善我国盗赃物善意取得的立法提出了建议，希望能够对我国盗赃物善意取得制度的进一步完善，尽一份绵薄之力。

**关键词：**盗赃物；善意取得；立法模式

## ABSTRACT

Good faith acquisition system, to adapt to the needs of the development of the commodity economy, all the main countries in the world in the Civil Code can be established. China promulgated the Property Law which had formally recognized in good faith acquisition system in 2007, however, it is a pity to steal thief booty is applicable good faith acquisition of this important problems do not explicitly stipulated. Thief booty whether it can be used in the theory of bona fide acquisition has been a controversy. If it can't, it will deny third party's interest completely; if it can, it will induce moral hazard. From the outside, there is no difference between thief booty and normal goods in natural attributes and commodity attributes. And because of his possession of thief booty, the people who have no right to dispose the booties can also produce public credibility. These factors make it possible for the people in good faith to obtain thief booty. However, because the bad guy stole or robbed firstly, if we accept the bona fide acquisition of thief booty absolutely, there will be some bad influence. The bona fide acquisition would be abused, which makes disposal of the booties more easily and harms the order of social economy. So, this article deems that the real right law of China should admit bona fide acquisition of thief booty with strict compositions.

This thesis has five parts. The first chapter is the basic theory of good faith acquisition of thief booty, and it defines the conceptual characteristic of thief booty. In the second part, the thesis introduces the legislative models of some countries all over the world, and it makes analysis of these different models. The third chapter is about the analysis of the current situation, it introduces and analyzes the handling thief booty in China at present, and then it shows the defects and shortcomings of the good faith acquisition of law of thief booty stealing. In the fourth part, the thesis disproves the reasons that

---

thief booty shall not be obtained in good faith and analyses the rationalities of bona fide acquisition of thief booty, and concludes that bona fide acquisition could be admitted in our country with strict compositions. The last chapter analyzes the compositions of bona fide acquisition of thief booty, discusses the statutory public of the chattels needing to register and needing not to register, then it makes some Legislative Suggestions about bona fide acquisition of thief booty.

**Key Words:** thief booty; bona fide acquisition; legislative models

厦门大学博硕士论文摘要库

# 目 录

引言.....	1
<b>第一章 盗赃物善意取得的基本理论.....</b>	<b>1</b>
第一节 善意取得制度概述.....	2
第二节 盗赃物的界定.....	3
一、盗赃物的概念.....	3
二、盗赃物的特征.....	4
<b>第二章 各国盗赃物善意取得的立法模式评析.....</b>	<b>5</b>
第一节 否定盗赃物善意取得的立法模式评析.....	5
第二节 肯定盗赃物善意取得的立法模式评析.....	6
第三节 折中模式评析.....	6
<b>第三章 我国盗赃物善意取得的法律现状评析.....</b>	<b>9</b>
第一节 现行法的规定.....	9
一、《物权法》颁布之前的相关法律规定.....	9
二、《物权法》关于盗赃物善意取得的规定.....	10
第二节 我国法律关于盗赃物善意取得规定的不足.....	11
<b>第四章 盗赃物转让是否适用善意取得的理论分析.....</b>	<b>13</b>
第一节 盗赃物不适用善意取得理由的反驳.....	13
一、本人与因说.....	13
二、成本比较说.....	14
三、社会效果说.....	14
第二节 盗赃物的善意取得必须在一定条件下适用.....	15
一、必须合理保护原权利人的合法权益.....	15

二、避免买赃销赃行为猖獗，引发道德危机 .....	16
三、重视特定物对原权利人的特殊意义 .....	16
<b>第三节 确立盗赃物有条件的适用善意取得制度的理论与现实意义 .....</b>	<b>17</b>
一、能够结束法出多门、视角混乱的局面，有利于统一认识 .....	17
二、维护交易安全，符合我国经济发展的现实需要 .....	18
三、符合公平正义的法律理念 .....	19
<b>第五章 我国盗赃物善意取得的立法完善 .....</b>	<b>20</b>
<b>第一节 严格规定盗赃物善意取得的构成要件 .....</b>	<b>20</b>
一、标的物为赃物 .....	20
二、无处分权人需为盗赃物的占有人 .....	20
三、受让人受让标的物时为善意 .....	21
四、受让人支付了合理的 .....	21
五、完成了法定的公示方式 .....	22
<b>第二节 规定回复请求权——盗赃物善意取得的除外 .....</b>	<b>22</b>
一、回复请求权的性质 .....	23
二、回复请求权的主体 .....	24
三、回复请求权行使的期限 .....	24
四、盗赃物的无偿回复和有偿回复 .....	24
<b>第三节 盗赃物善意取得的特殊问题 .....</b>	<b>25</b>
一、金钱、无记名有价证券的善意取得问题 .....	25
二、盗赃物为具有人身性质或感情价值的财产的善意取得问题 .....	26
<b>第四节 完善我国盗赃物善意取得的立法建议 .....</b>	<b>27</b>
<b>结语 .....</b>	<b>28</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>29</b>
<b>后记 .....</b>	<b>32</b>



# CONTENTS

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter1 The Basic Theory of Good Faith Acquisition of Thief Booty</b> .....	<b>1</b>
<b>Subchapter1 The Summarization of Good Faith Acquisition</b> .....	<b>2</b>
<b>Subchapter2 The Concept and Characteristic of Thief Booty</b> .....	<b>3</b>
Section1 The Concept of Thief Booty.....	3
Section2 The Characteristic of Thief Booty .....	4
<b>Chapter2 The Doctrine and Comment of Acquisition in Good Faith Thievery in Different Countries</b> .....	<b>5</b>
<b>Subchapter1 The Negativism and Comment of Acquisition in Good Faith of Thievery</b> .....	<b>5</b>
<b>Subchapter2 The Affirmation and Comment of Acquisition in Good Faith of Thievery</b> .....	<b>6</b>
<b>Subchapter3 The Eclecticisms and Comment of Acquisition in Good Faith of Thievery</b> .....	<b>6</b>
<b>Chapter3 Articles about Dealing with the Thief Booty in Present Legislation in China</b> .....	<b>9</b>
<b>Subchapter1 Current Legislation of Acquisition in Good Faith of Thievery in Our Country</b> .....	<b>9</b>
Section1 The Correlative Legal Articles Before the Real Right Law was Enacted .....	9
Section2 Current Legislation of Acquisition in Good Faith of Thievery in the Real Right Law.....	10

<b>Subchapter2</b>	<b>The Shortcomings in the Current Legislation of Acquisition in Good Faith of Thievery in China .....</b>	<b>11</b>
--------------------	--	-----------

<b>Chapter4</b>	<b>The Theory Analysis on whether Good Faith Acquisition of Thief Booty could be Admitted .....</b>	<b>13</b>
-----------------	---	-----------

<b>Subchapter1</b>	<b>Arguments about Good Faith Acquisition of Thief Booty could not be Admitted .....</b>	<b>13</b>
--------------------	--	-----------

Section1	Theory of Fault .....	13
----------	-----------------------	----

Section2	Theory of Cost Comparison .....	14
----------	---------------------------------	----

Section3	Theory of Social Effects .....	14
----------	--------------------------------	----

<b>Subchapter2</b>	<b>Good Faith Acquisition of Thief Booty could be Admitted with Strict Compositions .....</b>	<b>15</b>
--------------------	---	-----------

Section1	The Legitimate Rights and Interests of the Original People must be Protected .....	15
----------	--	----

Section2	Buying and Selling of Thief Booty must be Restricted .....	16
----------	--	----

Section3	Pay Attention to the Special Meaning to the Original People .....	16
----------	---	----

<b>Subchapter3</b>	<b>The Meaning to the Theory and Reality when Good Faith Acquisition of Thief Booty could be Admitted .....</b>	<b>17</b>
--------------------	---	-----------

Section1	The Understanding of Good Faith Acquisition of Thief Booty could be Unified .....	17
----------	---	----

Section2	The Security of Property Transmission could be Maintained .....	18
----------	---	----

Section3	Fairness and Justice in the Idea of Law could be Met .....	19
----------	--	----

<b>Chapter5</b>	<b>Legislative Suggestions about Bona Fide Acquisition of Thief Booty in China .....</b>	<b>20</b>
-----------------	--	-----------

<b>Subchapter1</b>	<b>Setting Strict Compositions in Bona Fide Acquisition of Thief Booty .....</b>	<b>20</b>
--------------------	--	-----------

Section1	The Subject Matter Would be Thief Booty .....	20
----------	---	----

Section2	The One Who Lacks Authority Would be The One Who Has	
----------	--	--

Possessions.....	20
Section3    The Assignee must be Bona, and The Means of Purchase must be	
Legal.....	21
Section4    The Assignee must Have been Given Reasonable Consideration .	21
Section5    Public Announcement must be Completed.....	22
<b>Subchapter2    Reversion Right of Acquisition in Good Faith of Thievery ....</b>	<b>22</b>
Section1    The Nature of Reversion Right.....	23
Section2    The Main Part of Reversion Right .....	24
Section3    The Period of Reversion Right .....	24
Section4    Whether or Not for Free in Reversion Right .....	24
<b>Subchapter3    Special Problems in Bona Fide Acquisition of Thief Booty ....</b>	<b>25</b>
Section1    The Bona Fide Acquisition with Money or Securities .....	25
Section2    Problems about Property with Personal Nature or Emotional Value	26
<b>Subchapter4    Legislative Suggestions about Bona Fide Acquisition of Thief</b>	
<b>Booty in China.....</b>	<b>27</b>
<b>Conclusion .....</b>	<b>28</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>29</b>
<b>Postscript .....</b>	<b>32</b>

## 引言

善意取得制度在近现代民法中占据重要地位，该制度起源于日耳曼法的“以手护手”原则，后来逐渐被许多国家的立法接受。善意取得制度是国家立法基于分配正义原则而对社会财富所作的一种强制性的物权设置。<sup>①</sup>善意取得制度是对财产所有权与交易安全之间矛盾的协调，为了适应商品经济发展的需要，该制度以牺牲财产所有权的静的安全为代价来保护财产交易的动的安全。

《中华人民共和国物权法》规定了善意取得制度，但对颇具争议的盗赃物善意取得问题，却采取回避的态度，并没有作出规定。目前，我国处理盗赃物善意受让的相关案件时仍然没有专门的法律规定可供适用，而是适用相关部门的解释、规定。在司法实务中，对涉及该问题的案件的处理，难免出现武断或混乱的情况，因为因不同部门的不同利益导致的矛盾现象时有发生，而无权、越权解释的情况也难免存在，这既影响了司法效率，又影响了司法质量。随着社会环境的不断变化，时代变迁的步伐也越来越快，社会主义市场经济也发展的愈加迅速，法律依据仍旧欠缺的情况已经不能满足当今社会的需求，因此，笔者认为，有必要在《物权法》相关规定的基础上对盗赃物善意取得问题做进一步的研究。

本文在借鉴其他国家关于盗赃物善意取得的不同立法模式的基础上，结合我国实际，尝试分析盗赃物适用善意取得的合理性，并对完善我国的盗赃物善意取得制度提出了一些建议，希望能够为我国盗赃物善意取得制度的进一步完善，尽一份微薄之力。

---

<sup>①</sup> 梁慧星.中国物权法研究[M].北京:法律出版社,1998.497.

## 第一章 盗赃物善意取得的基本理论

### 第一节 善意取得制度概述

善意取得制度是民法物权领域内的一项重要制度，很多国家的民法典对善意取得制度均设有明文规定。所谓善意取得，是指无权处分他人不动产或动产的人，在将财产不法转让给第三人以后，如果受让人在取得该项财产时出于善意，便可依法取得该财产的所有权。受让人在取得该财产的所有权后，原所有人不得要求受让人返还财产，而只能请求转让人赔偿损失。

早期的日耳曼法确立了“前手交易的瑕疵不及于后手”的原则，即在物上权利转移于第三人时，作为第三人的交易和前手交易相比是为后手，即使前手交易存在瑕疵，第三人取得的权利也无任何瑕疵，任何人不得进行追夺，这就是著名的“以手护手”原则。善意取得制度在此基础上，随着社会的不断变化，也在不断的随着时代的潮流完善自身，如今，该制度正是吸收了罗马法中关于取得时效制度中的善意的要件，又随着时代的变迁不断发展并最终形成的。

关于善意取得的理论基础，学界探讨比较多，形成了各种观点。

1、取得时效说。时效，即经过了一定的时间，权利才真正发生变动，该观点之所以受到质疑是因为它并没有时间经过这一要件的存在。

2、法律赋权说。该说认为善意受让人之所以取得权利，系因法律赋予占有人处分他人动产之权能所致。这显然和善意取得构成要件中善意受让人从无权处分人处取得权利的基本理论常识相悖。

3、占有效力说。该观点认为受让人因受让物品后占有的效力，导致其取得了权利。这种学说虽然有一定的合理之处，但也不尽合理。法律想要保护善意第三人对占有的信赖，方法很多，手段多样，可以赋予善意第三人具有损害赔偿请求的权利，也可以用其他方式，并不一定是使善意受让的第三人取得标的物所有权。因此，该学说理由也并不算充分。

以上几种各说，存在着不足之处。关于善意取得制度的理论依据与

基础，谢在全先生论述的较为深刻。谢在全先生在他的著作《民法物权论》中这样认为：近代以来，社会变化迅速，善意取得制度也随着时代的变迁发生了很大变化。在这种背景下，善意取得的理论基础便不能再从罗马法的“短期取得时效”、日耳曼法的“以手护手”原则等渊源里继续探求，而是要考虑该制度在社会生活中发挥的实质作用。为了符合不断迅速发展的市场经济的需求，交易的安全性和及时性必须要保证，在此基础上，民法的关注点也要有所转移——从单纯的保护标的物的静态安全，转变为在保护物的静态安全的同时，也要保护商品的动态安全。在市场经济中，无处分权的风险一直存在，但该风险若是由交易中的受让人承担，则会使交易变得复杂缓慢，大大增加了交易的成本。在信息时代，信息浩如烟海，要求受让人必须了解出让人的情况实属不易。如此，怎样了解物的真实的权利状态，如何保证交易的快捷与安全，便成了一道难题，而占有的公式公信力依旧是现阶段法律框架下最有利的权利表征方式。受让人与让与人进行商品交易时，仅仅信赖动产占有的公示效果，继而信任公示所表现出来的权利状态，而法律推定占有人享有该物的权利。受让人在交易时对这种推定加以善意的信赖，从而无须对该物的权利进行调查，仅以出让人占有动产就与其进行交易，并能够最终取得交易物的所有权。“可见，善意取得制度主要是建立在交易安全与便利之确保上，而占有之公信力仍为其不可欠缺之基础。”<sup>①</sup>笔者以为，此种观点，才是真正揭示了善意取得制度的理论基础。

## 第二节 盗赃物的界定

### 一、盗赃物的概念

关于盗赃物的概念这一问题，台湾学者有一定的具体论述。史尚宽先生觉得：“所谓盗赃，是指抢夺、强盗或窃盗之赃物，但诈欺罪或侵占罪之标的物，不包括在内。”<sup>②</sup>王泽鉴先生则引用台湾 1933 年第 330 号

<sup>①</sup> 谢在全.民法物权论(上)[M].北京:中国政法大学出版社,1999.219.

<sup>②</sup> 史尚宽.物权法论[M].北京:中国政法大学出版社,2000.569.

判例和 1951 年第 704 号判例，指出了“盗赃，系指以窃盗、抢夺或强盗等行为夺取之物而言，不包含诈欺取得之物和侵占取得之物。”<sup>①</sup>谢在全先生认为：“所谓赃物，系以窃盗、抢夺或强盗等行为，所夺取之物而言，其由诈欺或侵占所取得之物，均不包括在内。”<sup>②</sup>这几位学者均主张盗赃物是指通过盗窃、抢夺和抢劫夺取的赃物，不包括欺诈、侵占获得的赃物。究其原因，盗窃、抢夺和抢劫夺取财物的行为，是违背原权利人的意思的，原权利人没有将财物交给他人占有的意思表示；而欺诈和侵占所取得的财物虽然也属于“赃物”的范畴，但就占有的移转而言，毕竟仍是出于原权利人的意思，而原权利人的意思表示是否存在瑕疵，在所不问，目前这种观点已经成为学界的通说。

在我国大陆，立法对盗赃物却并没有一个明确的界定。结合台湾学者的观点，笔者认为，所谓盗赃物，就是指基于盗窃、抢夺和抢劫违法犯罪行为所得到的财物。由于本文旨在研究盗赃物能否适用善意取得的问题，因此，本文所称的盗赃物不包括法律禁止在市场流通的物品，如毒品、淫秽物品、枪支弹药等违禁品等。本文所称的盗赃物在自然属性、商品属性上与一般商品没有本质区别，可以在市场上流通，其之所以被称为“盗赃物”，是因为和盗窃、抢夺、抢劫等违法犯罪行为有关，只是被法律赋予了特殊属性而已。

## 二、盗赃物的特征

盗赃物的特征主要表现在以下两个方面：

首先，盗赃物获取手段的非法性。盗赃物是违法犯罪分子严重违背了原权利人的意思，通过盗窃、抢夺和抢劫的非法手段从原权利人处夺取的。如果行为人是通过合法手段获取财物的，则该财物不是盗赃物。

其次，盗赃物具有一般商品的自然属性和商品属性。本文所称的盗赃物与一般商品一样，都可以在市场上流通，自然属性和商品属性与非盗赃物并无显著差别，善意第三人从外观上很难加以辨别。

<sup>①</sup> 王泽鉴.民法物权·用益物权·占有[M].北京:中国政法大学出版社,2001.283.

<sup>②</sup> 谢在全.民法物权论(下)[M].北京:中国政法大学出版社,1999.971.

## 第二章 各国盗赃物善意取得的立法模式评析

### 第一节 否定盗赃物善意取得的立法模式评析

在立法上明确规定完全排除盗赃物适用善意取得的可能性，便是否定盗赃物适用善意取得的立法模式。“在现代挪威、丹麦、葡萄牙与南美大部分国家（阿根廷除外），……所有权人对于丧失占有的动产有无限制的追及权，至今仍原则上拒绝承认善意取得。”<sup>①</sup>这些国家甚至不承认善意取得制度，当然也就不承认盗赃物的善意取得。前苏联奉行的是所有权的绝对保护的原则。根据1964年的《苏俄民法典》第152条的相关规定，拾得物和盗赃物的丧失占有人，有权要求善意占有人返还其财产，即《苏俄民法典》对盗赃物的善意取得制度采取了否定态度。传统英国法遵守“任何人不能将大于自己的权利让与他人”的古老规则，出卖人把大于自己的权利让与至他人的时候，并不发生权利的转移，即并不承认善意取得制度。现代的英国法尽管承认了受让人对所有权可以善意取得，但根据英国现行的法律及其实务，在公开市场买卖的动产，若为盗品，且盗窃该动产的人被判有罪之时，动产之原所有人得请求受让人返还其动产。<sup>②</sup>即英国法认为盗赃物的所有权不能被转移，即使受让人是善意的，也不能善意取得该物的所有权。

否定盗赃物善意取得的立法模式，把盗赃物完全排除在了善意取得制度适用物的范围外，很大程度上限制了盗赃物的流通，所有人可以在任何时候追回其所有物，当然可以充分保护原所有人的权益。然而，笔者却觉得，这样未免太注重原所有人的保护，而忽略了保护交易安全，尤其是在如今商品经济发达、交易安全愈发重要的当今的社会背景下，这样的立法已不能满足时代的需求。盗赃物并不是物的本质属性的体现，物仍然一般的社会流通的物，只不过由于一定的违法犯罪行为作用到了该物上，使得此物被加上了一个特殊标签。另外，盗赃物还是一个程序性的概念，它

<sup>①</sup> 孙鹏.物权公示论:以物权变动为中心[M].北京:法律出版社,2004.340.

<sup>②</sup> 吴道霞.物权法比较研究[M].北京:中国人民公安大学出版社,2004.208.



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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库