

中国人民大学刑法学博士文丛（18）

挪用犯罪新论

A New Study on the Misappropriation Crime

◎黄福涛 著



中国人民公安大学出版社

中国人民大学刑法学博士文 (10)

挪用犯罪新论

A New Study on the Misappropriation Crime

黄福涛 著



中国人民公安大学出版社

· 北 京 ·

图书在版编目 (CIP) 数据

挪用犯罪新论/黄福涛著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2012. 4

(中国人民大学刑法学博士文丛)

ISBN 978 - 7 - 5653 - 0722 - 5

I. ①挪… II. ①黄… III. ①挪用公款—职务犯罪—研究—中国 IV. ①D924. 392. 4

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 260049 号

挪用犯罪新论

中国人民大学刑法学博士文丛

黄福涛 著

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京泰锐印刷有限责任公司

版 次: 2012 年 4 月第 1 版

印 次: 2012 年 4 月第 1 次

印 张: 14. 75

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 397 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 5653 - 0722 - 5

定 价: 45. 00 元

网 址: www.cppsups.com.cn www.porclub.com.cn

电子邮箱: zbs@cppsu.com zbs@cppsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): 010 - 83903254

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): 010 - 83903253

读者服务部电话 (书店): 010 - 83903257

法律图书分社电话: 010 - 83905745

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换
版权所有 侵权必究

中国人民大学刑法学博士文丛
编辑委员会

顾问：高铭暄 王作富

主任：戴玉忠

委员（以姓氏笔画为序）：

冯 军 田宏杰 刘明祥

张小虎 肖中华 黄京平

韩玉胜 谢望原

总 序

以刑法规范及其发展完善为主要研究对象的刑法学，是法学体系中一个极为重要的部门。而刑法学的发展和完善，很大程度上取决于刑法学研究和教育的发展状况。因此，我们既要促进当下各种刑事法思想与理论的交流，力促百花齐放、百家争鸣，又不能忘记对年青一代人才的培养，以期薪尽火传、承传不灭。这就对我国的法学教育和法学研究提出了更高的要求。

中国人民大学刑事法律科学研究中心是专门从事刑事法研究的新型综合性学术研究机构，经教育部 1999 年 11 月批准，成为首批全国普通高等学校人文社会科学百所重点研究基地之一，也是刑事法领域唯一的国家级重点研究机构。“中心”依托中国人民大学雄厚的人文社会科学基础与人大法学院坚实宽广的法学学科实力，以具有辉煌业绩和良好传承的国家重点学科——刑法学科为龙头，涵盖刑事实体法、刑事程序法与刑事证据法、刑事侦查与刑事物证技术、刑事法律史等刑事法律学科群中的诸多领域。中国人民大学刑法学博士生在“中心”的严格要求和精心培养下，勤于学习，勇于探索，撰写的学位论文大多具有锐意创新之处。但在目前学术著作出版难的状况未彻底改观的情况下，其中仅有少数论文得以公开出版，这不得

不说是一大憾事。有鉴于此，中国人民大学刑事法律科学研究中心本着繁荣学术、扶植青年的宗旨，在中国人民公安大学出版社的鼎力支持下，精心挑选、组织出版了这套“中国人民大学刑法学博士文丛”。

本文丛以通过答辩的刑法学博士学位论文为选题范围，从中挑选一些有代表性并有较高学术价值和现实意义的论文加以编辑出版。从论文的选题和内容来看，作者或者是对刑事法中前沿问题的系统分析，论证严谨，见解独到；或者是对传统理论的深刻挖掘，论涉古今，言及中外；或者是对外国刑法理论的专门研究，援引西土精华，璧合本土资源；或者是对某一理论的中外比较，两两相互对照，取其精去其糟，其学术价值和现实意义不容低估。固然，这些论文看起来或许还有些青涩与稚嫩，许多观点也可能还值得商榷，但每一篇论文都闪烁着作者思想的火花，同时浸透了导师的心血，因而值得一读。并且，我们真诚欢迎读者对论文提出批评，因为认真而负责的批评，正是作者得以进步的阶梯、学术得以繁荣的途径。

回首过去，中国人民大学刑事法律科学研究中心由于各方厚爱和自身的艰苦努力，在刑事法研究方面打下了一些基础，取得了一些成绩。展望未来，来日方长，我辈不敢稍有怠慢或休歇，学如春起之苗，要让其增，务要不断浇灌，只有更进一步，方能更上一层楼。在这里，唯愿这套“中国人民大学刑法学博士文丛”，能够源源不断地为气氛正热而任重道远的刑事法研究贡献一份绵薄之力。

中国人民大学刑事法律科学研究中心

2008年3月

| 目 录 |

导言：一个走向独立且不断发展的犯罪类型	(1)
一、选题的初衷	(1)
二、选题的意义	(2)
三、本书研究的基本方法：类型学研究方法	(6)
第一章 挪用犯罪立法比较论	(13)
第一节 我国挪用犯罪的古代立法及古今比较	(13)
一、挪用犯罪的古代立法	(13)
二、挪用犯罪之古今比较	(17)
第二节 我国挪用犯罪的近代立法及其比较	(28)
一、我国挪用犯罪的近代立法概况	(28)
二、挪用犯罪的近现代立法比较	(31)
第三节 我国挪用犯罪的现代立法及其反思	(33)
一、第一阶段：新中国成立后至 1979 年刑法颁布	
以前——延续根据地立法	(34)
二、第二阶段：1979 年刑法颁布以后至 1997 年刑法	
修改之前——初步立法阶段	(37)
三、第三阶段：1997 年刑法修改之后至 2006 年	
《刑法修正案（六）》颁布之前——确立阶段	(42)
四、第四阶段：2006 年《刑法修正案（六）》	
颁布至今——发展阶段	(45)

第四节 挪用犯罪的境外立法考察及比较	(49)
一、大陆法系之立法考察	(50)
二、英美法系之立法考察	(59)
三、港澳台地区之立法考察	(62)
四、国际条约之立法考察	(65)
五、挪用犯罪立法之中外比较	(67)
第二章 挪用犯罪概论	(73)
第一节 挪用犯罪概念	(73)
一、《刑法修正案(六)》之前挪用犯罪概念	(73)
二、《刑法修正案(六)》运用犯罪的增设及 与挪用犯罪的关系	(79)
三、《刑法修正案(六)》颁布之后挪用犯罪的概念	(90)
第二节 挪用行为界定	(90)
一、挪用行为的词义	(91)
二、挪用行为的特征	(95)
三、挪用行为与相似行为之比较	(98)
第三节 挪用犯罪的本质	(104)
一、犯罪本质、犯罪本质特征、犯罪客体、违法性 本质关系辨析	(104)
二、犯罪本质的论争及折中说之提倡	(110)
三、挪用犯罪的类型归属——白领犯罪、职务犯罪、 财产犯罪、背信犯罪	(120)
四、我国挪用犯罪客体的一般主张	(126)
五、挪用犯罪的本质	(130)
第四节 挪用犯罪之刑事政策	(141)
一、挪用犯罪的独立与犯罪化——刑事政策的作用	(142)
二、刑事政策下挪用犯罪的立法考察	(147)

三、刑事政策下挪用犯罪的司法考察	(152)
四、刑事政策下挪用犯罪的完善	(155)
第三章 自然人挪用犯罪疑难暨新型问题研究之一	(158)
第一节 自然人挪用犯罪概论	(158)
一、自然人挪用犯罪概念及研究内容	(158)
二、类推思维在自然人挪用犯罪之间的应用与限制 ..	(161)
第二节 自然人挪用犯罪主观方面的问题	(167)
一、自然人挪用犯罪的犯罪目的	(168)
二、自然人挪用犯罪的动机	(183)
第三节 自然人挪用犯罪主体方面的问题	(187)
一、自然人挪用犯罪主体的历史演变	(187)
二、自然人挪用犯罪主体的理论纷争	(192)
三、自然人挪用犯罪主体的实质内容	(194)
四、单位的挪用特定款物罪主体认定	(195)
五、劳务人员自然人挪用犯罪主体的认定	(202)
六、私营企业主、一人单位投资者的主体认定	(208)
七、国有控股、参股公司企业人员的主体认定	(215)
八、受委托人员的主体认定	(218)
第四节 自然人挪用犯罪客体方面的问题	(225)
一、自然人挪用犯罪的犯罪客体	(225)
二、自然人挪用犯罪的犯罪对象	(237)
第四章 自然人挪用犯罪疑难暨新型问题研究之二	(250)
第一节 自然人挪用犯罪的客观方面	(250)
一、已解决的客观方面的问题	(250)
二、自然人挪用犯罪的实行行为——由复合行为 向单一行为的转变	(254)
三、自然人挪用犯罪的“使用”内容	(260)
四、民事时效原理在挪用资金（公款）罪三个月	

期间认定中的应用与实践	(265)
五、两种帮助他人揽储挪用公款行为的司法认定	(279)
六、对特定款物被挪用的一种扩展假想	(284)
第二节 自然人挪用犯罪的数额问题	(287)
一、自然人挪用犯罪与数额犯	(287)
二、自然人挪用犯罪的数额计算与量刑	(295)
第三节 自然人挪用犯罪的不退还和转化犯问题	(313)
一、不退还和转化犯的规范轨迹及演变	(313)
二、对不退还与转化犯规定的学理论争及发展	(317)
三、对不退还、转化犯相关规定及学理论争的评析	(323)
四、挪用公款罪不退还和转化犯问题的解构	(325)
第四节 自然人挪用犯罪继续犯与状态犯之争及辨析	(335)
一、问题的提出	(335)
二、继续犯与状态犯的理论界分	(336)
三、自然人挪用犯罪中的纯正状态犯	(340)
四、自然人挪用犯罪中的不纯正状态犯	(342)
第五章 单位运用犯罪研究	(346)
第一节 单位运用犯罪概述	(346)
一、单位运用犯罪之立法由来	(346)
二、单位运用犯罪概念	(353)
第二节 背信运用受托财产罪研究	(360)
一、背信运用受托财产罪的罪名与概念	(360)
二、背信运用受托财产罪的主观要件	(364)
三、背信运用受托财产罪的主体要件	(372)
四、背信运用受托财产罪的客观要件	(377)
五、背信运用受托财产罪的客体要件	(384)
六、背信运用受托财产罪的认定	(386)
第三节 违法运用资金罪研究	(390)
一、违法运用资金罪的罪名与概念	(390)

二、违法运用资金罪的主观要件	(394)
三、违法运用资金罪的主体要件	(403)
四、违法运用资金罪的客观要件	(417)
五、违法运用资金罪的客体要件	(423)
六、违法运用资金罪的认定：立法上的行为犯与 司法上的情节犯	(428)
结 论	(433)
参考文献	(436)
后 记	(448)

| Contents |

Introduction: A type of crime, which trends to be independent and develops gradually	(1)
0. 1 Original intention of subject selection	(1)
0. 2 Significance of subject selection	(2)
0. 3 Basis method of this paper by typological research	(6)
Chapter 1 On legislative comparison of misappropriating crimes	(13)
1. 1 Ancient legislation of misappropriating crimes and comparison of misappropriating crimes between ancient and contemporary law in our country	(13)
1. 1. 1 Ancient legislation of misappropriating crimes in our country	(13)
1. 1. 2 Comparison of misappropriating crimes between ancient and contemporary law in our country	(17)
1. 2 Modern legislation of misappropriating crimes and the comparison between modern and contemporary law in our country	(28)
1. 2. 1 A survey of legislation of misappropriating crimes in modern China	(28)

1. 2. 2 Comparison of misappropriating crimes between modern and contemporary law in China	(31)
1. 3 Contemporary legislation of misappropriating crimes in our country and reflection	(33)
1. 3. 1 The first stage: the continuation stage of legislation of misappropriating crimes in the base area from 1949 to 1979	(34)
1. 3. 2 The second stage: the preliminary stage of legislation of misappropriating crimes (from 1979 to 1997)	(37)
1. 3. 3 The third stage: the establishment stage of legislation of misappropriating crimes (from 1997 to 2006) ...	(42)
1. 3. 4 The forth stage: the developing stage of legislation of misappropriating crimes (from 2006 to now)	(45)
1. 4 A study of legislation of misappropriating crimes in foreign countries and a comparison between foreign countries and china	(49)
1. 4. 1 A legislation study of civil law system	(50)
1. 4. 2 A legislation study of common law system	(59)
1. 4. 3 A legislation study of HongKong, Macao and Taiwan regions	(62)
1. 4. 4 A legislation study of International Treaty	(65)
1. 4. 5 A comparison of legislation of misappropriating crimes between foreign countries and China	(67)
Chapter 2 A survey of misappropriating crimes	(73)
2. 1 Concept of misappropriating crimes	(73)
2. 1. 1 Concept of the misappropriating crimes before implement of Amendment VI to the Criminal Code of China	(73)

2. 1. 2 Enlargement of scope of misappropriating crimes in Amendment VI to the Criminal Code and the relationship about misappropriating crimes and the change	(79)
2. 1. 3 Concept of misappropriating crimes after implement of Amendment VI to the Criminal Code of China	(90)
2. 2 Definition of misappropriating behavior	(90)
2. 2. 1 Concept of misappropriating behavior	(91)
2. 2. 2 Characteristics of misappropriating behavior	(95)
2. 2. 3 Comparison between misappropriating behavior and the similar behaviors	(98)
2. 3 Essence of misappropriating crimes	(104)
2. 3. 1 Relationship analysis of criminal essence, characteristics of criminal essence, criminal object and the essence of illegality	(104)
2. 3. 2 Controversy of criminal essence and advocacy of the eclecticism	(110)
2. 3. 3 Classification of misappropriating crimes: white – collar crime, duty crime, property crime and breaking promise crime	(120)
2. 3. 4 General view of criminal object of misappropriating crimes in our country	(126)
2. 3. 5 Essence of misappropriating crimes	(130)
2. 4 Criminal policy of misappropriating crimes	(141)
2. 4. 1 Independence and criminalization of misappropriating crimes: Effect of criminal policy	(142)
2. 4. 2 A legislation study of misappropriating crimes under the criminal policy	(147)
2. 4. 3 A judicial study of misappropriating crimes under the	

criminal policy	(152)
2. 4. 4 Development of misappropriating crimes under the criminal policy	(155)
Chapter 3 A study of the difficult and the new questions of misappropriating crimes by the natural person	(158)
3. 1 A survey of misappropriating crimes by the natural person	(158)
3. 1. 1 Concept and study content of misappropriating crimes by the natural person	(158)
3. 1. 2 Application and restriction of analogy thought in misappropriating crimes by the natural person	(161)
3. 2 Problems of subjective aspect of crime in misappropriating crimes by the natural person	(167)
3. 2. 1 Criminal purpose of misappropriating crimes by the natural person	(168)
3. 2. 2 Criminal motive of the misappropriating crimes by the natural person	(183)
3. 3 Problems of criminal subject in misappropriating crimes by the natural person	(187)
3. 3. 1 Historical evolution of criminal subject in misappropriating crimes by the natural person	(187)
3. 3. 2 Theoretical issues of criminal subject in misappropriating crimes by the natural person	(192)
3. 3. 3 Essential content of criminal subject in misappropriating crimes by the natural person	(194)
3. 3. 4 Cognizance of criminal body about the crime of misappropriating special property by the unit	(195)
3. 3. 5 Cognizance of criminal body in the misappropriating	

crimes by the service personnel	(202)
3. 3. 6 Cognizance of criminal body in misappropriating crimes by the privately operated business owner and one person unit investor	(208)
3. 3. 7 Cognizance of criminal body in misappropriating crimes by the people in the state – owned or share – holding enterprise	(215)
3. 3. 8 Cognizance of criminal body in misappropriating crimes by the people who accepts principal	(218)
3. 4 Problems of criminal object in misappropriating crimes by the natural person	(225)
3. 4. 1 Criminal object in misappropriating crimes by the natural person	(225)
3. 4. 2 Criminal target in misappropriating crimes by the natural person	(237)
Chapter 4 Another problem of the difficult and the new questions of misappropriating crimes by the natural person	(250)
4. 1 Objective aspect of misappropriating crimes by the natural person	(250)
4. 1. 1 Problems of objective aspect which have solved ...	(250)
4. 1. 2 Executive conduct of misappropriating crimes by the natural person; changed from the multiple acts to the single act	(254)
4. 1. 3 Content of “use” in misappropriating crimes by the natural person	(260)
4. 1. 4 Application and practice of the principle of civil limitation in cognizancing three months of misappropriating funds	(265)