

犯罪故意认识因素 研究

张蔚伟 / 著



FANZUI

GUYI

RENSHI

YINSU

YANJIU



长期以来，以意志本位与结果本位为核心的我国刑法故意理论对认识因素研究影响颇深。对认识因素的研究尚未引起刑法学界应有的重视。本书从认识因素的内容、认识因素的程度、认识因素的认定等方面对犯罪故意认识因素予以全方位阐述，对正确理解和界定认识因素，并对确定行为人的罪过形式以及准确追究其刑事责任具有重要意义。



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

犯罪故意认识因素 研究

张蔚伟 / 著

FANZUI
GUYI
RENSHI
YINSU
YANJIU



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目 (CIP) 数据

犯罪故意认识因素研究/张蔚伟著. —北京: 知识产权出版社, 2016. 11

ISBN 978 - 7 - 5130 - 4729 - 6

I. ①犯… II. ①张… III. ①故意 (法律) —研究—中国 IV. ①D924. 114

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2016) 第 322464 号

内容提要

长期以来, 以意志本位与结果本位为核心的我国刑法故意理论对认识因素研究影响颇深。对认识因素的研究尚未引起刑法学界应有的重视。本书从认识因素的内容、认识因素的程度、认识因素的认定等方面对犯罪故意认识因素予以全方位阐述, 对正确理解和界定认识因素, 并对确定行为人的罪过形式以及准确追究其刑事责任具有重要意义。

责任编辑: 崔 玲

责任校对: 潘凤越

装面设计: 棋 锋

责任出版: 刘译文

犯罪故意认识因素研究

张蔚伟 著

出版发行: 知识产权出版社有限责任公司 网 址: <http://www.ipph.cn>

社 址: 北京市海淀区西外太平庄 55 号 邮 编: 100081

责编电话: 010 - 82000860 转 8121 责编邮箱: cuiling@cnipr.com

发行电话: 010 - 82000860 转 8101/8102 发行传真: 010 - 82000893/82005070/82000270

印 刷: 三河市国英印务有限公司 经 销: 各大网上书店、新华书店及相关专业书店

开 本: 720mm × 1000mm 1/16 印 张: 16. 25

版 次: 2016 年 11 月第 1 版 印 次: 2016 年 11 月第 1 次印刷

字 数: 250 千字 定 价: 42. 00 元

ISBN 978 - 7 - 5130 - 4729 - 6

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

摘要

我国《刑法》第14条规定：“明知自己的行为会发生危害社会的结果，并且希望或者放任这种结果发生，因而构成犯罪的，是故意犯罪。”犯罪故意作为刑法总论中的重要理论内容，主要涉及人的主观心理及其规范评价的问题。因此，对犯罪故意问题的研究不能仅局限于刑法学，还须借鉴心理学、社会学、伦理学等其他社会学科的理论观点。刑法理论在对犯罪故意进行解说时，一般认为故意由认识因素与意志因素构成，认识因素是意志因素的前提或基础，意志因素是认识因素的发展或决意。正确理解和界定认识因素对确定行为人的罪过形式以及准确追究其刑事责任具有重要意义。

全文除导论外，共分为五章。

第一章为认识因素概述，主要讨论认识因素的内涵、认识因素的特征、认识因素与相关概念的辨析三个方面的内容。对于认识因素的内涵，本书从哲学、心理学、刑法学的角度加以阐述，力求正确揭示认识因素的本质。犯罪故意的认识因素作为行为人的主观心理活动，通常是以具有一定的意志自由为前提的，但其又不同于一般的心理过程，认识因素是心理事实与规范评价的统一。另外，在对犯罪故意认识因素进行分析讨论时，必须认真厘清认识因素与相

关概念的关系，找出相关概念之间的联系和区别。本章将着重分析认识因素与意志因素、认识因素与情感因素、认识因素与行为意思三对概念，以期更好地理解认识因素的内涵和外延。

第二章是对事实性认识的探讨，事实性认识是指行为人对构成要件事实的认识。首先，在对大陆法系各国刑法与我国刑法关于事实性认识的理论进行比较研究后，得出事实性认识的内容是为违法性提供基础的客观事实的结论。其次，将事实性认识的内容分为对行为事实的认识、对行为结果的认识、对行为主体的认识、对行为客体的认识、对“情节严重”“情节恶劣”要素的认识、对法定刑升格条件的认识、对规范性构成要件要素的认识、对无违法阻却事由的认识八部分予以论述，并对不需要认识的内容与特殊犯罪类型的认识因素展开讨论，很大程度上体系性地还原了事实性认识内容。

第三章是对违法性认识的研究，在对有关国家及地区违法性认识立法进行考察后，再对各国具有代表性的违法性认识内涵的观点进行比较，认为违法性认识的内涵是指对刑事违法性的认识。对于一直困扰我国理论界的违法性认识与社会危害性认识的关系问题，本书赞成社会危害性认识与违法性认识择一说。择一说能有效地弥补各种学说的不足之处，正确反映社会危害性与违法性的关系，符合我国刑事法治发展的趋势。

第四章重点分析了犯罪故意认识因素中的认识程度问题。认识因素包含认识内容和认识程度两个层次的问题，如果说犯罪故意的认识内容说明了行为人注意的视野范围，那么，犯罪故意的认识程度证明了行为人对其行为发生危害社会结果的可靠性的具体判断。本书在对“明知”进行重新解释的基础上，引入“可能知道”的概

念，使得认识因素的层次更加清晰。行为人对犯罪事实的认识程度影响着其刑事责任程度。因此，正确理解行为人对行为和危害结果的认识程度，对于确定行为人的罪过形式和内容具有重要的意义。

第五章主要是对认识因素的认定问题进行探讨。由于内心主观要素具有主观性、不可捉摸性，对行为人主观内心要素的认定或证明一直是刑事司法领域中的一个难题。本书从实体法和程序法相结合的角度，将事实性认识的认定分为证明的明知与推定的明知，主张在出现不能通过证据对行为人的认识状态予以证明的情况下，通过运用推定的方法来解决行为人主观要素证明困难的问题。在认定行为人违法性认识的问题上，主张行为人在对构成要件事实有认识的前提下，一般都具有违法性认识。只是在某些特殊情况下，才例外地予以否认，而且必须只有是在具有正当理由的情况下才允许例外。

关键词：认识因素 认识内容 认识程度 推定

ABSTRACT

According to Section 14 of the Criminal Law, “An intentional crime refers to an act committed by a person who clearly knows that his act will entail harmful consequences to society but who wishes or allows such consequences to occur, thus constituting a crime” . The criminal intent is an important theoretical content in criminal law, it mainly related to the issue of people’s subjective psychological and its normative evaluation. Therefore, criminal intent is not only a question of criminal law, but also it must learn theoretical perspectives of psychology, sociology, ethics and other social sciences. When explain the crime intention, theory of criminal law generally considers intention constitutes factors of cognition and will. Cognition factor is the premise or basis of the will factor, will factor is development or determination of the cognition factor. It is very important to understand and define the cognition factor so as to determine the form of sin and accurately determine the criminal responsibility.

In addition to the introduction, the paper is divided into five chapters.

The first chapter is the outline of cognition factor, it mainly discusses

the cognition factor and its related concepts, connotation and characteristic of cognition factor. In view of connotation of cognition factor, the paper elaborates from philosophy, psychology, criminal law perspective, seeks to reveal the nature of the correct cognition factors. Cognition factor of intentional crime is the perpetrator's subjective mental activity, it is usually a process with some libertarian premise different from the normal psychological which is the unity of recognizing factor and normal evaluation. When we discuss the cognition factor of the crime intentions, we must clarify the relationship between cognition factor and its related concepts, identify the links and differences of related concepts. In this chapter, it focus on cognition factor and will factor, cognition factor and emotional factor, cognition factor and behavior factor, so that we can better understand the connotation and extension of cognition factor.

In chapter two, it discuss the factual knowledge. The factual knowledge is the knowledge of fact of the constituent elements of the perpetrator. First, after comparative study of the theory of knowledge of continental criminal law and Chinese criminal law, it concludes that factual knowledge provides basic objective facts of the illegality. Second, it divides factual knowledge as follows, understanding of the behavior facts, understanding of the results of behavior, understanding of the subject, understanding of the object, understanding of serious case, understanding of vile, understanding the elements of legal punishment upgrading, understanding of constituent elements of normative elements, understanding of no offense negates. It discusses the knowledge factors of the intents of no

needed knowledge and specific criminal type.

The third chapter studies the knowledge of illegality. After discusses illegal cognition of related countries and regions, it compares different connotations of knowledge of illegality of representative countries. It concludes that connotation of knowledge of illegality is the understanding of criminal offense. For the relationship of illegal cognition and social dangers which has been plagued our countries' theorists, the paper is in favor of choosing one of understanding of social dangers or understanding of illegal. It can effectively make up for the shortcomings of the various theories, accurately reflect the relationship of the social harm and illegal which is in line with the development trend of China's criminal law.

In chapter four, it analyzes level of awareness of the cognition factor of intentional crime. Recognizing factors include the degree of awareness and the contents of understanding. The understanding of the behavior of the criminal intent explains the view of behavior, the degree of awareness of intentional crime proves specific judgments of behavior to the reliable harmful social consequences of his actions. Based on the reinterpretation of knowing that the introduction of the concept may know, making the level of understanding of factors, it introduces concepts of "may know" . which makes the level of understanding factors clearer. Perpetrator's knowledge of the facts affects the degree of his criminal responsibility. Therefore, to correctly understand the level of awareness of the harmful consequences and behavior of the perpetrator determines the form and content of responsibility of perpetrator.

The fifth chapter discusses the issue of determination of cognition factor . Since the inner subjective element is subjective, elusive, it has been a problem of criminal justice fields to identify or prove the perpetrator' s subjective inner elements. From the combination of substantive and procedural law, it divides determination of factual understanding into the proof understanding and the presumption understanding. In case of no evidence to prove the the state of behavior, the paper suggests the use of presumption methods to solve subjective elements of the perpetrator. In identifying the perpetrator's illegal cognition, the paper advocates that perpetrator has cognition of illegality when the perpetrator knows the facts of constitutes. Only under certain special circumstances, it can deny that perpetrator has cognition of illegality in the case of good cause as exception.

KeyWords: cognition factor, contents of cognition factor, degree of cognition factor, presumption

目 录

导 论	1
一、研究的理论背景及意义	3
二、本书的研究方法	5
第一章 认识因素概述	9
第一节 认识因素的内涵	11
一、哲学意义上的认识因素	11
二、心理学意义上的认识因素	15
三、刑法学意义上的认识因素	19
第二节 认识因素的特征	28
一、认识因素是以具有意志自由为前提	29
二、认识因素是心理事实与规范评价的统一	33
三、认识因素是主观心理与客观事实的统一	36
第三节 认识因素与相关概念的辨析	37
一、认识因素与意志因素	37
二、认识因素与情感因素	40
三、认识因素与行为意思	43

第二章 事实性认识	47
第一节 事实性认识内容的比较研究	50
一、德国、日本刑法理论：从构成要件理论展开	50
二、中国刑法理论：认识内容的法律规定、 理论现状和判断标准	54
三、小结	59
第二节 事实性认识的具体内容	61
一、对行为事实的认识	62
二、对行为结果的认识	66
三、对行为主体的认识	72
四、对行为客体的认识	75
五、对“情节严重”“情节恶劣”要素的认识	77
六、对法定刑升格条件的认识	80
七、对规范性构成要件要素的认识	85
八、对无违法阻却事由的认识	88
第三节 事实性认识不需要认识的内容	90
一、对因果关系不需要认识	91
二、对结果加重犯的加重结果不需要认识	93
三、对客观处罚条件不需要认识	96
四、对空白刑法之补充法规不需要认识	99
第四节 特殊犯罪类型的事实性认识	101
一、共同犯罪中共同故意的认识因素	101
二、不真正不作为犯的认识因素	104
三、持有型犯罪的认识因素	107

第三章 违法性认识	111
第一节 对有关国家和地区违法性认识立法的考察	114
一、德国《刑法》中有关违法性认识的规定	115
二、日本《刑法》中有关违法性认识的规定	116
三、意大利《刑法》中有关违法性认识的规定	117
四、俄罗斯《刑法》中有关违法性认识的规定	118
五、我国台湾地区“刑法”中有关违法性认识的规定	119
六、我国刑法中有关违法性认识的规定	120
第二节 违法性认识的内涵	122
一、大陆法系国家有关违法性认识内涵的观点	123
二、我国刑法理论对违法性认识内涵的看法	129
三、本书的观点	131
第三节 违法性认识与犯罪故意的关系	134
一、国外的主要学说及其评析	134
二、我国的主要学说及其评析	144
三、现实的选择——违法性认识与社会危害性认识择一说	147
第四节 违法性认识的理论定位	153
一、违法性认识与违法性认识可能性	153
二、违法性认识是责任要素	155
第四章 认识程度	159
第一节 认识程度理论的域外考察	161
一、德国故意理论中有关认识程度的学说	161
二、俄罗斯《刑法》中有关认识程度的理论	164

三、日本《刑法》中有关认识程度的理论	164
第二节 对“明知”的理解	165
一、“明知”内涵之争	165
二、对“明知”内涵的重新诠释	168
三、“可能知道”的刑法界说	173
第三节 对“会”的理解	176
一、“必然会”与“可能会”的辨析	176
二、对“明知必然（肯定）会发生……而放任发生”的 新诠释	179
第四节 认识程度的界分	183
一、预见可能性问题	183
二、直接故意与间接故意认识因素的比较	187
三、有认识的过失与间接故意认识因素的比较	190
 第五章 认识因素的认定	195
第一节 认识因素的认定概述	197
一、认识因素认定的概念	197
二、认定过程中应注意的几个问题	199
第二节 事实性认识的认定	201
一、证明的明知	202
二、推定的明知	209
第三节 违法性认识的认定	223
 参考文献	228



导 论

