



“三点”法律问题判解研究丛书

孟庆华 / 著

犯罪构成适用

重点疑点难点问题判解研究



Three
Points

人民法院出版社



“十二五”普通高等教育本科规划教材

第四版

犯罪构成通用

重点疑点难点问题判解研究



法律出版社



“三点”法律问题判解研究丛书

犯罪构成适用 重点疑点难点问题判解研究

孟庆华 / 著

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

犯罪构成适用重点疑点难点问题判解研究/孟庆华著.
-北京: 人民法院出版社, 2006. 4
(“三点”法律问题判解研究丛书)
ISBN 7-80217-241-1

I. 犯… II. 孟… III. 犯罪构成-研究-中国
IV. D924. 114

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 016743 号

犯罪构成适用重点疑点难点问题判解研究

孟庆华 著

责任编辑 于新年 高林 刘宇
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号 (100745)
电 话 (010) 85250579 (责任编辑) 85250516 (出版部)
85250558 85250559 (发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E - mail courtpress@sohu.com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5
字 数 716 千字
印 张 25.875
版 次 2006 年 5 月第 1 版 2006 年 5 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80217-241-1
定 价 59.00 元

版权所有 侵权必究

出版前言

新世纪迎来了经济建设的腾飞，也迎来法治建设的春天。随着人们法律意识的日益提高，各类纠纷案件不断增长。经济生活和社会矛盾的日新月异也使纠纷案件呈现出复杂、多样的特点。所有这些都给我们的法学研究提供了新的素材，也给我们的审判工作增加了前所未有的难度。

有鉴于此，我社约请具有相当理论功底和实务经验的专家学者共同编撰了这套《“三点”法律问题判解研究丛书》。每本书均选取各专门法律中的“三点”问题，在比较分析有关立法和各种学说基础上，采取实证分析和规范分析相结合的方法，以审判案例和司法解释为切入点，探讨相关法律规定的理解与适用，研究有关学术理论的争议，以期为类似个案的处理提供参考。

本丛书所要研究的“三点”问题，即“重点、疑点、难点”问题。

一、所谓“重点”问题，是以各专门法律中的常见问题为主，客观地反映相关理论研究和司法实践中的重要问题。

二、所谓“疑点”问题，是拈取各专门法律的司法实践中存在较大争议的有关问题，从制定法的解释适用入手深入分析，为司法实务提供比较可行的解决方案。

三、所谓“难点”问题，是选择各专门法律的司法实践中较难处理的问题，结合法学理论和制定法展开研究，为司法实务提供一条解决的路径。

2 犯罪构成适用重点疑点难点问题判解研究

本套丛书的作者有的来自高等院校和研究机构，有的来自司法工作第一线，他们均具有法学博士学位（或正在攻读博士学位），并具有一定的实践工作经验。他们对各专门法律的立法、司法、执法均相当了解，熟悉其适用中的重点疑点难点问题，写作很有针对性。

我国法律类书籍大抵可分为两大类：一类是“阳春白雪”，其理论研究可谓艰深；另一类是“下里巴人”，其通俗普及尤为可嘉。本丛书属于“阳春白雪”与“下里巴人”的有机结合型，定位于“判解研究”，即为突出这一特色。希望本丛书的出版，对于我国法学理论界和司法实务界均有各取所需的参考价值。

人民法院出版社

二〇〇六年五月

目 录

第一章 犯罪概念 重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(1)
二、犯罪概念的种类问题·····	(2)
(一) 犯罪学上的犯罪概念与刑法上的犯罪概念的关系 问题·····	(2)
(二) 立法上的犯罪概念与司法上的犯罪概念问题·····	(4)
(三) 形式犯罪概念、实质犯罪概念与混合犯罪概念问 题·····	(5)
三、犯罪概念的基本特征问题 ·····	(10)
(一) 社会危害性是否属于认定犯罪的标准问题 ·····	(10)
(二) 应受刑罚惩罚性是否属于犯罪的基本特征问题 ·····	(12)
(三) 罪过是否属于犯罪的基本特征问题 ·····	(15)
四、犯罪概念中是否存在定量因素问题·····	(16)
(一) 犯罪概念中是否存在定量因素的两种认识观点 ·····	(16)
(二) 犯罪概念中应当存在定量因素的理由 ·····	(17)
五、犯罪概念与犯罪构成的关系问题 ·····	(18)
(一) 犯罪概念与犯罪构成关系的两种表述观点 ·····	(18)
(二) 犯罪概念与犯罪构成关系的两种表述观点评析 ·····	(19)

六、前引案例的评析	(20)
-----------------	------

第二章 犯罪客体

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例	(24)
二、犯罪客体概念的界定问题	(25)
(一)“社会关系说”客体概念存在的主要问题	(25)
(二)重新界定犯罪客体概念的诸观点及其评析	(27)
三、犯罪客体的种类问题	(30)
(一)“选择客体”的提法是否科学问题	(30)
(二)婚姻家庭制度的同类客体存废问题	(31)
(三)同类客体中的大类客体和小类客体问题	(32)
四、犯罪客体应否作为犯罪构成要件问题	(34)
(一)犯罪客体应否作为犯罪构成要件的观点	(34)
(二)犯罪客体应当作为犯罪构成要件的理由	(35)
五、犯罪对象在犯罪构成中的地位问题	(37)
(一)犯罪对象概念中是否包括信息与行为问题	(37)
(二)所有犯罪是否都有犯罪对象问题	(40)
(三)犯罪对象是属于犯罪客体要件还是犯罪客观要件 问题	(41)
六、前引案例的评析	(42)

第三章 犯罪客观方面

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例	(44)
二、不作为犯罪成立的特定义务来源问题	(45)
(一)法律明文规定的义务来源问题	(46)

(二) 职务上或业务上要求的义务来源问题	(49)
(三) 由“法律行为”而产生的义务来源问题	(51)
(四) 先行行为引起的义务来源问题	(53)
(五) 道德义务能否成为不作为犯罪的特定义务来源问题	(60)
三、持有型罪之持有是否属于第三种行为方式问题	(63)
(一) 持有是属于状态还是属于行为问题	(64)
(二) 持有是否属于第三种行为方式问题	(66)
四、危害结果是否属于犯罪的共同要件问题	(70)
(一) 危害结果是否属于犯罪共同要件的两种认识观点	(70)
(二) 危害结果不应当属于犯罪共同要件的基本理由	(71)
五、刑法中的偶然因果关系问题	(72)
(一) 偶然因果关系是否属于刑法上的因果关系问题	(72)
(二) 偶然因果关系能否起到定罪作用问题	(75)
六、不作为犯罪是否存在因果关系问题	(77)
(一) 不作为犯罪是否存在因果关系的两种观点	(77)
(二) 不作为犯罪应当存在因果关系的基本理由	(77)
七、前引案例的评析	(78)

第四章 犯罪主体

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例	(80)
二、相对刑事责任年龄条款规定的适用问题	(81)
(一) 相对刑事责任年龄之刑事责任“标准”问题	(81)
(二) 相对刑事责任年龄条款规定中的“故意杀人”范围问题	(84)

4 犯罪构成适用重点疑点难点问题判解研究

- (三) 相对刑事责任年龄条款规定中的“强奸”是否包括“奸淫幼女”的问题 (86)
- (四) 相对刑事责任年龄条款规定中的“抢劫”范围问题 (89)
- (五) 相对刑事责任年龄条款规定中的“贩卖毒品”是否包括“走私、运输、制造毒品”的问题 (92)
- 三、相对刑事责任年龄的行为人实施绑架应否负刑事责任问题 (94)
 - (一) 相对刑事责任年龄的行为人实施绑架应否负刑事责任的两种观点 (94)
 - (二) 相对刑事责任年龄的行为人实施绑架不应负刑事责任的理由 (96)
- 四、相对刑事责任年龄人防卫过当应否负刑事责任问题..... (103)
 - (一) 相对刑事责任年龄人防卫过当不应负刑事责任的理由..... (103)
 - (二) 相对刑事责任年龄人防卫过当应负刑事责任的理由..... (104)
- 五、刑事责任年龄的下限与上限问题..... (104)
 - (一) 刑事责任年龄的下限是否应该降低问题..... (104)
 - (二) 刑法应否规定刑事责任年龄的上限问题..... (107)
- 六、精神病人犯罪的刑事责任问题..... (110)
 - (一) 完全性精神病人犯罪的刑事责任问题..... (110)
 - (二) 间歇性精神病人犯罪的刑事责任问题..... (112)
 - (三) 限制性精神病人犯罪的刑事责任问题..... (113)
- 七、醉酒人犯罪的刑事责任问题..... (114)
 - (一) 病理性醉酒人犯罪能否承担刑事责任问题..... (114)
 - (二) 生理醉酒人犯罪负刑事责任的根据问题..... (117)
- 八、又聋又哑的人或者盲人犯罪的刑事责任问题..... (120)
 - (一) 又聋又哑的人或者盲人犯罪负刑事责任的根据问

题.....	(120)
(二) 又聋又哑的人犯罪负刑事责任的案例评析.....	(121)
九、前引案例的评析.....	(123)

第五章 故意犯罪

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例.....	(125)
二、故意犯罪条款中的“明知”是否包括违法性认识问题	(126)
(一) 故意犯罪条款中的“明知”是否包括违法性认识 的诸观点.....	(126)
(二) 故意犯罪条款中的“明知”不应当包括违法性认 识的理由.....	(128)
三、间接故意构成要素中是否应当包括“必然性认识”问 题.....	(129)
(一) 间接故意构成要素中是否应当包括“必然性认识” 的两种观点.....	(129)
(二) 间接故意构成要素中应当包括“必然性认识”的 基本理由.....	(130)
四、间接故意的意志因素“放任”涵义及其表现形式问题	(131)
(一) 间接故意的意志因素“放任”的涵义问题.....	(131)
(二) 间接故意的意志因素“放任”的表现形式问题.....	(133)
五、“明知必然性而放任”属于何种故意犯罪形态问题	(136)
(一) “明知必然性而放任”是否属于直接故意与间接 故意的中间形态问题.....	(136)
(二) “明知必然性而放任”是直接故意还是间接故意 形态问题.....	(140)

六、间接故意犯罪是否存在犯罪目的问题·····	(143)
(一) 间接故意犯罪是否存在犯罪目的两种观点·····	(143)
(二) 间接故意犯罪应当存在犯罪目的的理由·····	(144)
七、前引案例的评析·····	(147)

第六章 过失犯罪

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(149)
二、疏忽大意过失犯罪的构成要件问题·····	(150)
(一) “应当预见”能力的标准问题·····	(150)
(二) 因“疏忽大意”而没有预见·····	(153)
三、过于自信过失犯罪的构成要件问题·····	(155)
(一) 行为人已经预见到发生危害结果的可能性·····	(155)
(二) 行为人轻信能够避免危害结果发生·····	(155)
四、过于自信过失与间接故意犯罪的界定问题·····	(158)
(一) 过于自信过失与间接故意犯罪的界定标准问题·····	(158)
(二) 过于自信过失与间接故意犯罪界定的案例评析·····	(162)
五、疏忽大意过失犯罪与意外事件的界定问题·····	(171)
(一) 疏忽大意过失犯罪与意外事件界定的标准问题·····	(171)
(二) 疏忽大意过失犯罪与意外事件界定的案例评析·····	(172)
六、前引案例的评析·····	(178)

第七章 刑法上的认识错误

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(180)
二、行为人在法律上的认识错误问题·····	(181)
(一) 假想犯罪是否应当承担刑事责任问题·····	(181)

(二) 假想的不犯罪是否应当承担刑事责任问题·····	(182)
三、行为人对犯罪对象的认识错误问题·····	(185)
(一) 强奸并抢劫自己妻子的对象认识错误问题·····	(185)
(二) 行凶过程中误伤同伙的对象认识错误问题·····	(186)
(三) 盗窃罪中低估财物价值的认识错误问题·····	(187)
(四) 行为人误盗自己财物的认识错误问题·····	(189)
(五) 沈某盗窃 13 万余元的手表是否属于事实认识错误问题·····	(190)
四、行为人对因果关系的认识错误问题·····	(192)
(一) 将被害人撞伤而抛“尸”致其死亡的因果关系认识错误问题·····	(192)
(二) 将被害人打昏而掩埋致其死亡的因果关系认识错误问题·····	(193)
五、刑法上的认识错误与被害人承诺的关系问题·····	(194)
(一) 被害人的错误承诺能否阻却行为人的犯罪成立问题·····	(195)
(二) 被害人承诺中可能发生的行为人的认识错误问题·····	(196)
六、前引案例的评析·····	(198)

第八章 正当防卫

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(201)
二、正当防卫中不法侵害行为的界定问题·····	(202)
(一) 不法侵害是否包括违法行为和犯罪行为问题·····	(202)
(二) 假想防卫是否构成犯罪问题·····	(203)
三、正当防卫的时间构成条件问题·····	(205)
(一) 不法侵害结束的标准认定问题·····	(205)

(二) 强奸行为的不法侵害是否有“继续状态”或“正在进行”问题·····	(207)
(三) 事前防卫的刑事责任问题·····	(209)
(四) 事后防卫的刑事责任问题·····	(210)
四、正当防卫的防卫对象认定问题·····	(212)
(一) 对无责任能力人的侵害能否实施正当防卫问题·····	(212)
(二) 对过失犯罪能否实施正当防卫问题·····	(213)
(三) 对重复侵害行为能否实施正当防卫问题·····	(215)
(四) 对单位实施的不法侵害行为是否可以进行正当防卫问题·····	(216)
(五) 对不作为的不法侵害行为是否可以进行正当防卫问题·····	(217)
(六) 对正当防卫人的防卫过当行为能否进行正当防卫问题·····	(219)
(七) 动物能否成为正当防卫的对象问题·····	(220)
五、正当防卫中主观条件的界定问题·····	(222)
(一) 相互斗殴的行为是否属于正当防卫问题·····	(222)
(二) 防卫挑拨是否属于正当防卫问题·····	(223)
(三) 随身携带凶器是否属于正当防卫问题·····	(225)
(四) 偶然防卫是否属于正当防卫问题·····	(227)
六、正当防卫的必要限度界定问题·····	(229)
(一) 正当防卫必要限度界定的诸观点及其评析·····	(229)
(二) 正当防卫必要限度的界定应采用“必需说”的基本根据·····	(230)
七、防卫过当的主观罪过形式问题·····	(231)
(一) 防卫过当的主观罪过能否由疏忽大意的过失形式构成问题·····	(231)
(二) 防卫过当的主观罪过能否由过于自信的过失形式构成问题·····	(233)

(三) 防卫过当的罪过形式能否由直接故意构成问题·····	(234)
(四) 防卫过当的罪过形式能否由间接故意构成问题·····	(237)
八、无过当防卫权的适用条件问题·····	(240)
(一) “行凶”的基本涵义问题·····	(240)
(二) 对“杀人、抢劫、强奸、绑架”四种犯罪范围的理解问题·····	(241)
(三) “其他严重危及人身安全的暴力犯罪”范围的理解问题·····	(242)
九、前引案例的评析·····	(244)

第九章 紧急避险

重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(246)
二、自招危险能否构成紧急避险问题·····	(247)
(一) 自招危险能否构成紧急避险的诸观点·····	(247)
(二) 自招危险能够构成紧急避险的主要理由·····	(248)
三、紧急避险的必要限度问题·····	(249)
(一) 紧急避险的必要限度界定标准的诸观点·····	(249)
(二) 紧急避险的必要限度界定标准的诸观点评析·····	(250)
(三) “没有超过必要限度”与“造成不必要的损害”的关系问题·····	(252)
四、紧急避险与胁从犯、期待可能性的关系问题·····	(253)
(一) 紧急避险与胁从犯的关系问题·····	(253)
(二) 紧急避险与期待可能性的关系问题·····	(255)
五、紧急避险的司法认定问题·····	(257)
(一) 为保护一人生命权而损害另一人生命权能否构成紧急避险问题·····	(257)
(二) 驾车逃避危险而致不法侵害者死亡是否构成紧急	

避险问题.....	(259)
(三) 消防队员救火中逃生将人砸成重伤是否构成紧急避险问题.....	(260)
六、前引案例的评析.....	(263)

第十章 犯罪预备、未遂与中止形态 重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例.....	(266)
二、间接故意犯罪有无犯罪未遂与中止形态问题.....	(267)
(一) 间接故意犯罪有无犯罪未遂问题.....	(267)
(二) 间接故意犯罪是否存在犯罪中止问题.....	(270)
三、预备犯的处罚原则问题.....	(272)
(一) 预备犯的处罚原则是否与刑法第13条“但是”规定相协调问题.....	(272)
(二) 是否所有的预备犯具有可罚性问题.....	(273)
(三) 预备中止是否具有可罚性问题.....	(275)
四、犯罪未遂存在的范围问题.....	(276)
(一) 持有型犯罪是否存在未遂问题.....	(276)
(二) 偷税罪是否存在未遂问题.....	(277)
(三) 情节加重犯是否存在未遂问题.....	(279)
(四) 真正不作为犯是否存在未遂问题.....	(280)
五、犯罪预备与犯罪未遂的界定问题.....	(281)
(一) 关某参与抢劫是犯罪预备还是犯罪未遂问题.....	(281)
(二) 抢劫罪中犯罪预备与犯罪未遂的界定问题.....	(282)
(三) 盗窃罪中犯罪预备与犯罪未遂的界定问题.....	(284)
六、犯罪未遂与犯罪中止的界定问题.....	(285)
(一) 故意杀人罪中犯罪未遂与犯罪中止的界定问题.....	(285)
(二) 敲诈勒索罪中犯罪未遂与犯罪中止的界定问题.....	(285)

(三) 强奸犯罪中犯罪未遂与犯罪中止的界定问题·····	(288)
七、犯罪中止与犯罪既遂的界定问题·····	(289)
(一) 抢夺财物后又主动返还是否构成犯罪既遂问题·····	(289)
(二) 投毒后报警是否构成犯罪中止问题·····	(290)
(三) 绑架后又将人质送回是否属于犯罪中止问题·····	(291)
八、放弃重复侵害行为是犯罪未遂还是犯罪中止的界定问 题·····	(293)
(一) 放弃重复侵害行为的基本案例·····	(293)
(二) 放弃重复侵害行为是犯罪未遂还是犯罪中止的诸 观点·····	(294)
(三) 放弃重复侵害行为应当定性为犯罪未遂的基本理 由·····	(296)
九、前引案例的评析·····	(299)

第十一章 犯罪既遂形态 重点疑点难点问题判解研究

一、据以研究的案例·····	(301)
二、间接故意与过失犯罪是否存在既遂形态问题·····	(302)
(一) 间接故意与过失犯罪是否存在既遂形态的两种观 点·····	(302)
(二) 间接故意与过失犯罪应当存在既遂形态的基本理 由·····	(303)
三、行为犯与举动犯的关系及其既遂未遂形态问题·····	(304)
(一) 举动犯与行为犯的关系问题·····	(304)
(二) 行为犯与举动犯的既遂未遂形态问题·····	(307)
四、危险犯既遂后能否成立犯罪中止形态问题·····	(309)
(一) 危险犯既遂后能否成立犯罪中止形态的两种观点 ·····	(309)