



◎ 京師刑事法文庫 (42)

趙秉志 總主編

犯罪既遂問題研究

Study on the Completed Crime

徐光華 著

中國人民公安大學出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

犯罪既遂问题研究/徐光华著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2009. 5

(京师刑事法文库; 42)

ISBN 978 - 7 - 81139 - 534 - 1

I. 犯… II. 徐… III. 故意 (法律) —犯罪学—研究—中国
IV. D924. 114

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 055952 号

犯罪既遂问题研究

Study on the Completed Crime

徐光华 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: 北京兴华昌盛印刷有限公司

版 次: 2009 年 5 月第 1 版

印 次: 2009 年 5 月第 1 次

印 张: 10. 125

开 本: 880 毫米 × 1230 毫米 1/32

字 数: 273 千字

印 数: 1 ~ 3000 册

书 号: ISBN 978 - 7 - 81139 - 534 - 1/D · 442

定 价: 25. 00 元

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

电子邮箱: cpep@public.bta.net.cn zhs@cpsu.edu.cn

营销中心电话 (批销): (010) 83903254

警官读者俱乐部电话 (邮购): (010) 83903253

读者服务部电话 (书店): (010) 83903257

教材分社电话: (010) 83903259

公安图书分社电话: (010) 83905672

法律图书分社电话: (010) 83905637

公安文艺分社电话: (010) 83903973

杂志分社电话: (010) 83903239

电子音像分社电话: (010) 83905727

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

北京师范大学刑事法律科学研究院 京师刑事法文库

总 序

现代化的国家是法治国家。现代文明进步的社会是法治社会。我国依法治国、建设社会主义法治国家之基本治国方略的确立及其贯彻，对社会的发展进步至关重要。而现代刑事法治则在现代化法治国家中扮演着非常重要的角色。改革开放以来，我国的刑事法治已经取得了长足的进步。但是，在新世纪建设社会主义法治国家的进程中，无论是刑事法学理论还是刑事法治实践，都仍需要进一步发展完善，以更为充分地发挥其应有的作用。

北京师范大学刑事法律科学研究院于2005年8月建立，系专门从事刑事法学研究的、中国刑事法学领域首家且目前唯一的、独立的实体性综合性学术研究机构。研究院以一批中青年专家学者为中坚，并聘请了包括老一辈著名刑法学家、中央政法机关专家型领导以及重要国际组织领导人在内的国内外知名刑事法专家、学者担任特聘顾问教授、专家委员会委员、兼职教授（研究员）。研究院的设立，旨在建设全国领先并与国际知名刑事法学机构看齐的新型刑

事法学术机构，本着刑事法学一体化的精神，逐步全面发展中外刑法学、国际刑法学、区际刑法学、刑事政策学、犯罪学、刑事执行法学、中外刑事诉讼法学、刑事证据学、刑事司法制度等刑事法的诸多学术领域，培养高级刑事法学专门人才，为中国法学研究和高层次人才培养进行新的探索，力争为中国依法治国、建设社会主义法治国家的伟大事业在刑事法学领域作出更大的贡献。

为达此目标，研究院成立伊始即创办“京师刑事法文库”。研究院的主要成员在中国人民大学刑事法律科学研究中心工作时，亦曾设立“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”，并已颇具规模。为获得更为广阔的学术发展空间与学术交流平台，数位专家学者首批加入北京师范大学创立了全国首家实体性的刑事法律科学研究院。学术事业是薪火相传、继承发展的事业，为使刑事法学术事业得到进一步传承和发扬，北京师范大学刑事法律科学研究院遂在我们设立的原“刑事法律科学文库”与“国际刑法研究所文库”的基础上，重新创办两个系列著作项目，并定名为“京师刑事法文库”和“京师国际刑事法文库”。两个文库是分工不同、相辅相成的姊妹项目，前者以国内刑事法著作为范围，后者以国际刑事法著作为范围。两个文库以百年名校北京师范大学深厚的学术积淀、悠久的历史传统和浓郁的文化氛围为依托，凭借北京师范大学坚实宽广的人文社会科学和自然科学的综合实力，并广泛争取和吸纳中外刑事法学界的支持与帮助。“京师刑事法文库”的出版领域主要包括国内刑事法律与刑事法学方面（包括刑法、犯罪学、刑事执行法学、刑事诉讼法学、刑事侦查、刑事物证技术等领域）的有新意、有深度、有分量的著作与译作，也会涉及我国港澳台地区刑事法暨中国区际刑事法等领域的科研成果，可以是专题研究、综合研究，也可以是论集、有价值的文献资料等形式。同时，为积极关注刑事法治领域的重大现实问题，“京师刑事法文库”还将相关专题的著作予以集中，设立若干系列，并聘请著名刑事法学专家担任总主编。文库的作者以研究院专职、兼职研究人员为主，并向

其他专家、学者开放。

我们希望通过文库的形式能逐步积累学术成果，繁荣、深化和开拓刑事法领域的学术研究，促进国内外刑事法学界的交流与合作，不断提高我国刑事法理论与实践水平，进而有力地促进国家现代法治之昌盛和社会的文明进步。

北京师范大学刑事法律科学研究院

院长 赵秉志 教授

谨识于乙酉年初秋

College for Criminal Law Science of Beijing Normal University

Criminal Law Library of BNU

Preface

A modern country and a modern civilization should be governed by law. The establishment and actualization of the principal guideline of rule by law is crucial for our society to make progress in the efforts of constructing socialism under rule of law. Modern criminal law, playing a very important part in the development of modern society under rule of law, has achieved great progress since 1978 when the reform and opening - up policy was carried out. Whereas, further development and reform for both theory and judicial practice of criminal law are required in the process of building socialist legal democracy, so as to bring it into full play.

The College for Criminal Jurisprudence Studies of Beijing Normal University, founded in August of 2005, is the first and, at present, the only academic research organ in China specializing in criminal jurisprudence that is independent and comprehensive entity. The College is staffed with a group

of famous young and middle – aged criminologists as academic nucleus and a group of criminologists and scholars known home and abroad as specially invited consultative professors, member of experts committee, guest research fellows (professors), including those senior professors, leaders with judicial expertise from the central procuratorial, judicial and public security departments and leaders of some important international academic organizations. The college, aiming at turning into a new national leading academic body which can keep pace with international prestigious organs of criminal jurisprudence, is gradually extending its research fields covering Chinese and foreign criminal jurisprudence, international criminal law, trans – regional criminal law, criminal policy science, criminology, criminal executive law, Chinese and foreign criminal procedure law, criminal evidence law, criminal judicatory and so on following the spirit of integrated criminal science. Meanwhile, the College trains high – level criminal jurisprudence professionals and makes new exploration into research of jurisprudence and cultivation of high – level professional in China. We are trying our best to make a greater contribution in the field of criminal law science to the great cause of building our socialism under rule of law.

Cherishing this hope, the College initiated the *Criminal Law Library of BNU* as soon as it is founded, with the working experience of *Criminal Jurisprudence Library of Renmin University of China (RUC)* and *International Criminal Jurisprudence Library of RUC* which had been established in the Criminal Jurisprudence Research Center of RUC and in a rather large scale before the main staff's transfer to the College. In order to obtain a broader space for academic research, we six scholars transferred from RUC to BNU and founded this first and the only one independent academic entity in our country——College for Criminal Law Science of BNU. Learning is a continuous business, so the College re – establishes

two book – series programs named “*Criminal Law Library of BNU*” and “*International Criminal Law Library of BNU*” based upon the former two libraries so as to further develop our academic cause. The two sisterly programs undertake different missions and supplement each other. The domain of the former focuses on domestic criminal jurisprudence literatures and the latter on international criminal jurisprudence literatures. Depending upon the profound academic deposit, centuries – old historical traditions and full – bodied cultural atmosphere of the prestigious Beijing Normal University and with BNU’s comprehensive and powerful integrative strength in both fields of humanity social science and nature science, the two libraries will attract and accept the contributions from the field of criminal jurisprudence home and abroad. The publications of *Criminal Law Library of BNU* cover the creative and profound works and translations on domestic and foreign criminal jurisprudence (criminal law, criminology, criminal execution law, criminal procedure law, criminal investigation and criminal evidence etc.) and those academic and research fruits in the field of extroversive criminal law (including international criminal law, comparative criminal law, foreign criminal law and criminal laws of Hong Kong, Macao and Taiwan). The publications may be of either special topics or general topics or translations of foreign literatures and codifications. Meanwhile, in order to attract active concerns with important realistic issues, publications on the related topics will be collected and affiliated to *Criminal Law Library of BNU* as new book – series with famous criminal jurisprudence specialists as their chief editor. The authorships of *Criminal Law Library of BNU* are mainly entitled to full – time and guest research fellows besides other experts and scholars engaged in criminal jurisprudence.

Through these programs of libraries, we seek to help to accumulate academic fruits, to exploit and deepen and thrive the academic research

ches on criminal jurisprudence, to facilitate exchanges and co - operations between domestic and foreign colleagues engaged in criminal jurisprudence and to gradually improve our theoretical and practical expertise of criminal law so as to accelerate the prosperity of our country under rule of law and the progress of social civilization.

Prof. Zhao Bing - zhi
Dean of College for Criminal Law Science
Beijing Normal University
Autumn of 2005

序

李希慧^①

定罪量刑是刑法理论与实践的一条主线，而犯罪既遂的认定则是其中的重要一环。正确认定犯罪既遂，不仅有助于区分犯罪既遂与其他犯罪停止形态，而且有助于此罪与彼罪的区分。我国刑法理论与实践对犯罪既遂的标准、具体犯罪之犯罪既遂的认定等问题，并没有达成共识，需要进一步的研究。因此，我认为，徐光华博士所撰著的《犯罪既遂问题研究》一书具有重要的理论意义与实际价值。

《犯罪既遂问题研究》对于犯罪既遂的相关问题进行了系统的梳理，提出了一些合理、充分的观点来解决理论与实践中所提出的疑难问题。综观全书，作者对于犯罪既遂问题的探讨不仅结合了中外刑法理论与立法规定，而且还密切联系了我国的刑事司法实践。本书在以下几个方面具有创新见解或者对相关问题进行了深入的探讨：

第一，从犯罪既遂概念提出的缘由出发，认为犯罪既遂的标准不是犯罪行为的完成，也不是犯罪目的的实现，而是一个法定的标准，是立法者对犯罪进程中的某一具体停止形态所作的划定。

第二，对于我国刑法分则关于具体犯罪是以既遂为模式设立的还是以成立为模式设立的，进行了较为详细的论证，认为刑法分则关于具体犯罪的立法模式是犯罪既遂。同时，对犯罪既遂模式与犯罪成立模式进行了理论上的论证，并结合我国刑法分则的规定以及

^① 李希慧，北京师范大学刑事法律科学研究院教授、博士生导师。

国外刑法的相关规定展开了较为合理的论述,并认为我国刑法分则关于具体犯罪的规定是以犯罪既遂为模式构建的。

第三,对我国刑法分则的定量、多档次量刑模式与犯罪既遂、未遂的关系作了论证,并提出了合理的解释方案。例如,我国刑法关于盗窃罪的规定中,就区分了“数额较大”、“数额巨大”、“数额特别巨大”,并规定了不同的法定刑。但是,如果行为人以“数额特别巨大”的财物为盗窃目标,仅仅得到了“数额较大”的财物,是构成犯罪既遂,还是成立犯罪未遂,如何定罪量刑,刑法理论与实践均存在不同的观点,作者都给予了较为合理的说明。

除了上述一些具有独到性的具体观点之外,《犯罪既遂问题研究》一书还具有如下特点:

第一,结构清晰、论证充分。该书对于犯罪既遂的研究并不局限于犯罪既遂本身,而是对与犯罪既遂相关的理论、立法、司法均进行了研究,虽然本书内容较多,但由于作者的合理安排,全书的结构清晰而有序。同时对有关观点进行了充分论证。

第二,刑法理论与立法的资料丰富。本书不仅全面收集了国内有关犯罪既遂的理论与立法的资料,而且收集了国外的相关资料,并且就此进行了比较性的研究,对我国刑法中的犯罪既遂问题的研究提供了很好的借鉴。

第三,对于犯罪既遂的研究,不仅仅注重犯罪既遂的标准等理论层面的研究,而且密切结合立法与实践,这使得本书更具实践意义。例如,对我国刑法分则的立法模式是以犯罪既遂为标准,还是以犯罪成立为标准,进行了较为详细的说理论证。对于我国刑法分则的定量立法模式与犯罪既遂、未遂之间的关系,结合犯罪既遂、未遂的特征及其意义进行了较为合理的论证。对于刑法理论与实践争议较多的结果加重犯的犯罪既遂与未遂、共同犯罪的犯罪既遂与未遂等,均进行了较为全面、系统的探讨。

由于犯罪既遂问题并不是一个孤立的犯罪停止形态的问题,而是与刑法理论中的其他内容存在诸多密切的联系,该书就此进行的

论述显得相对薄弱。当然，瑕不掩瑜，《犯罪既遂问题研究》一书进一步深化了我国关于犯罪既遂的理论研究，也为我国刑事司法实践认定犯罪既遂提供了可资参考的理论根据。这一研究成果，必将有助于推进刑法理论与司法实践中对犯罪既遂这一重要问题的重新认识。

是为序。

2009年4月15日于北京师范大学

目 录

引 言	(1)
第一章 犯罪既遂的标准	(8)
第一节 犯罪既遂标准的立法与学说	(10)
一、国外关于犯罪既遂标准的立法与学说	(11)
二、我国关于犯罪既遂的标准之争	(23)
第二节 有关犯罪既遂标准的若干思考	(42)
一、能否从“得逞”、“既遂”的字面含义推导出 犯罪既遂的标准	(42)
二、犯罪既遂概念设定的缘由	(46)
三、犯罪既遂的标准是法律的规定还是 自然意义上的行为完成	(48)
四、犯罪既遂的标准之当然选择—— 犯罪构成要件说	(59)
第三节 犯罪既遂与我国刑法分则规定	(61)
一、观点聚讼	(61)
二、犯罪成立模式之弊端	(65)
三、犯罪既遂模式之提倡	(69)
四、现实的困惑及出路	(84)
第四节 犯罪既遂与犯罪构成、犯罪成立	(89)
一、犯罪构成概说	(89)
二、前苏联、俄罗斯刑法中的犯罪既遂与犯罪 构成、犯罪成立	(91)

三、德国、日本刑法中的犯罪既遂与犯罪构成、犯罪成立	(96)
四、我国刑法中的犯罪既遂与犯罪构成、犯罪成立	(99)
第五节 犯罪既遂标准的特征	(115)
一、犯罪既遂标准的层次性	(115)
二、犯罪既遂标准的法定性	(118)
三、犯罪既遂标准的解释性	(120)
第二章 犯罪既遂的范围	(126)
第一节 各国关于犯罪既遂范围的立法与学说	(128)
一、我国关于犯罪既遂范围的立法与学说	(128)
二、外国关于犯罪既遂范围的立法与学说	(131)
第二节 犯罪既遂与间接故意犯罪	(140)
一、间接故意犯罪之未完成形态的危害性	(141)
二、处罚间接故意犯罪之未完成形态的不具可行性	(143)
三、问题的出路	(148)
第三节 犯罪既遂与过失犯罪	(150)
一、过失犯罪之未完成形态的危害性	(151)
二、处罚过失犯罪之未完成形态不具可行性	(152)
三、问题的出路	(155)
第三章 犯罪既遂的类型	(160)
第一节 犯罪既遂的类型概说	(161)
第二节 实害犯	(164)
一、实害犯是否属于犯罪既遂的类型之一	(165)
二、实害犯之实害结果	(170)
三、实害结果的多档次量刑模式与犯罪既遂	(174)
第三节 危险犯	(184)
一、危险犯之“危险”	(185)

二、危险犯是否属于犯罪既遂的类型之一	(189)
三、具体危险犯与抽象危险犯	(197)
四、排除危险状态行为之认定	(200)
五、危险犯之刑罚适用与犯罪既遂	(212)
第四节 行为犯	(214)
一、行为犯概说	(214)
二、行为犯设定的理由	(218)
三、举动犯、行为犯辨析	(224)
第四章 犯罪既遂与刑法相关问题	(234)
第一节 犯罪既遂与结果加重犯	(234)
一、结果加重犯之犯罪既遂、未遂之争	(235)
二、结果加重犯之界定	(240)
三、结果加重犯之犯罪既遂、未遂	(253)
第二节 犯罪既遂与共同犯罪	(263)
一、犯罪既遂与亲手犯的共同正犯	(264)
二、犯罪既遂与教唆犯	(273)
三、犯罪既遂与共同犯罪之中止行为	(282)
主要参考文献	(291)
后 记	(301)

CONTENTS

Introduction	(1)
Chapter 1 The Standard of the Completed Crime	(8)
1.1 The Legislation and Theory of the Standard of the Completed Crime	(10)
1.1.1 The Legislation and Theory of the Standard of the Completed Crime in Foreign	(11)
1.1.2 Controversy of the Standard of the Completed Crime in China	(23)
1.2 Some Considerations on the Standard of the Completed Crime	(42)
1.2.1 Whether the Standard of the Completed Can Be Derived from Literal	(42)
1.2.2 The Reason of the Conception of the Standard of the Completed Crime	(46)
1.2.3 The Standard of the Completed Crime Is Legislative Standard or the Completed of Act	(48)
1.2.4 The Standard of the Completed Crime; Constitutive Elements of Crime	(59)
1.3 The Standard of the Completed Crime and Specific Provisions of Criminal Law	(61)
1.3.1 Different Standpoints	(61)
1.3.2 The Deficiency of the Mode of Constitution of a Crime	(65)