

# 共同犯罪论

GONGTONG  
FANZUI  
LUN

● 陈兴良 著

中国社会科学出版社

# 共同犯罪论

陈 兴 良 著

中国社会科学出版社

1992·北京

(京)新登字030号

责任编辑 蔡 彬  
责任校对 李 建  
封面设计 万程利  
版式设计 张汉林

共同犯罪论  
GONGTONG FANZUI LUN

陈兴良 著

•  
中国社会科学出版社 出版  
发 行  
新华书店经销  
太阳宫印刷厂印刷

---

850×1168毫米 32开本 17.75印张 450千字

1992年6月第1版 1992年6月第1次印刷

印数1— 2 000 册

ISBN 7-5004-0994-X/D·86 定价：10.80元

## 内 容 提 要

本书是作者在其博士论文(1988年)的基础上修订而成的一部关于共同犯罪的学术专著。本书根据刑法的一般原理,立足于中国关于共同犯罪的立法与司法,并参考借鉴古今中外关于共同犯罪的立法例及共犯理论,对共同犯罪的定罪与量刑以及与此相关的问题进行了全面而深入的研究,勾勒出具有中国特色的共同犯罪的理论体系,是一部在刑法理论上有所创新与开拓的著作。

## 目 录

序.....	高铭暄 (1)
序.....	马克昌 (5)
前 言 .....	(9)

### 上篇 总论

导 论 .....	(13)
<b>第一节 中国历史上的共同犯罪</b> .....	(13)
一、中国古代刑法中的共同犯罪.....	(13)
二、中国近代刑法中的共同犯罪.....	(20)
三、中国革命根据地刑法中的共同犯罪.....	(27)
<b>第二节 外国历史上的共同犯罪</b> .....	(33)
一、外国古代刑法中的共同犯罪.....	(33)
二、外国近代刑法中的共同犯罪.....	(36)
三、社会主义刑法中的共同犯罪.....	(44)
<b>第一章 共同犯罪概说</b> .....	(49)
<b>第一节 共同犯罪的性质</b> .....	(49)
一、共犯从属性说及其辨析.....	(50)
二、共犯独立性说及其辨析.....	(51)
三、共犯从属性与独立性统一说及其论证.....	(53)
四、实行犯与非实行犯的区别.....	(56)
<b>第二节 共同犯罪的范围</b> .....	(65)
一、犯罪共同说及其辨析.....	(66)
二、行为共同说及其辨析.....	(67)

三、共同犯罪的主观与客观统一说及其论证·····	(68)
<b>第三节 共同犯罪的构成</b> ·····	(70)
一、共同犯罪构成的一般理论·····	(71)
二、共同犯罪构成的复杂形式·····	(74)
三、共同犯罪定性的基本原则·····	(77)
<b>第二章 共同犯罪行为</b> ·····	(82)
<b>第一节 概述</b> ·····	(82)
一、共同犯罪行为的基本特征·····	(82)
二、共同犯罪行为的客观联结·····	(88)
<b>第二节 分述</b> ·····	(91)
一、实行行为·····	(91)
二、组织行为·····	(91)
三、教唆行为·····	(97)
四、帮助行为·····	(102)
<b>第三章 共同犯罪故意</b> ·····	(105)
<b>第一节 概述</b> ·····	(105)
一、共同犯罪故意的基本特征·····	(105)
二、共同犯罪故意的主观联络·····	(113)
<b>第二节 分述</b> ·····	(121)
一、实行故意·····	(121)
二、组织故意·····	(124)
三、教唆故意·····	(126)
四、帮助故意·····	(133)
<b>第四章 共同犯罪形式</b> ·····	(137)
<b>第一节 概述</b> ·····	(137)
一、共同犯罪形式的概念·····	(137)
二、共同犯罪形式的划分·····	(140)
<b>第二节 法理上的共同犯罪形式</b> ·····	(145)
一、任意的共同犯罪与必要的共同犯罪·····	(145)

二、事前通谋的共同犯罪与事前无通谋的共同犯罪·····	(146)
三、简单的共同犯罪与复杂的共同犯罪·····	(147)
四、一般的共同犯罪与特殊的共同犯罪·····	(148)
<b>第三节 法律上的共同犯罪形式·····</b>	<b>(148)</b>
一、结伙犯罪·····	(148)
二、聚众犯罪·····	(150)
三、集团犯罪·····	(151)
<b>第四节 团伙犯罪·····</b>	<b>(163)</b>
一、团伙犯罪的滥觞·····	(164)
二、团伙犯罪的性质·····	(165)
三、团伙犯罪的处理·····	(168)
<b>第五章 共同犯罪人的分类·····</b>	<b>(170)</b>
<b>第一节 共同犯罪人分类的比较研究·····</b>	<b>(170)</b>
一、共同犯罪人分类概说·····	(170)
二、共同犯罪人分类的立法例·····	(171)
三、两种分类法的比较·····	(173)
<b>第二节 我国刑法中共同犯罪人的分类·····</b>	<b>(176)</b>
一、立法梗概·····	(176)
二、政策根据·····	(182)
三、观点辨析·····	(184)
<b>第六章 主 犯·····</b>	<b>(190)</b>
<b>第一节 主犯的概念·····</b>	<b>(190)</b>
一、主犯的特征·····	(190)
二、主犯的种类·····	(190)
三、主犯与首要分子的关系·····	(192)
<b>第二节 主犯的认定·····</b>	<b>(194)</b>
一、集团犯罪中的首要分子的认定·····	(195)
二、聚众犯罪中的首要分子的认定·····	(201)
三、其他共同犯罪中的主犯的认定·····	(203)

<b>第三节 主犯的处罚</b> .....	(210)
一、主犯从重处罚的根据.....	(210)
二、主犯处罚原则的理解.....	(211)
三、主犯的刑罚裁量与适用.....	(212)
<b>第七章 从犯</b> .....	(216)
<b>第一节 从犯的概念</b> .....	(216)
一、从犯的特征.....	(216)
二、从犯的种类.....	(218)
<b>第二节 从犯的认定</b> .....	(220)
一、起次要作用的从犯的认定.....	(221)
二、起辅助作用的从犯的认定.....	(226)
<b>第三节 从犯的处罚</b> .....	(227)
一、从犯处罚原则的特点.....	(227)
二、从犯如何比照主犯处罚的问题.....	(229)
三、从犯处罚原则的适用.....	(233)
<b>第八章 胁从犯</b> .....	(236)
<b>第一节 胁从犯的概念</b> .....	(236)
一、胁从犯的特征.....	(236)
二、胁从犯的种类.....	(239)
三、胁从犯的立法根据.....	(240)
<b>第二节 胁从犯的认定</b> .....	(242)
一、被胁迫参加犯罪的胁从犯的认定.....	(243)
二、被诱骗参加犯罪的胁从犯的认定.....	(246)
<b>第三节 胁从犯的处罚</b> .....	(250)
一、胁从犯减轻或者免除处罚的根据.....	(250)
二、胁从犯的犯罪情节的理解与考察.....	(251)
三、胁从犯的刑罚裁量与适用.....	(253)
<b>第九章 教唆犯</b> .....	(256)
<b>第一节 教唆犯的概念</b> .....	(256)



一、教唆犯的特征·····	(256)
二、教唆犯的种类·····	(258)
<b>第二节 教唆犯与传授犯罪方法罪</b> ·····	(265)
一、传授犯罪方法罪的概念·····	(265)
二、教唆犯与传授犯罪方法罪的区别·····	(270)
三、教唆犯与传授犯罪方法罪的竞合及其处理·····	(273)
<b>第三节 教唆犯的处罚</b> ·····	(275)
一、教唆犯的处罚根据·····	(275)
二、教唆犯的处罚原则·····	(276)
三、教唆犯的从重处罚·····	(280)

## 下篇 各论

<b>第十章 共同犯罪与因果关系</b> ·····	(285)
<b>第一节 概述</b> ·····	(285)
一、共同犯罪中的因果关系的概念·····	(285)
二、共同犯罪中的因果关系的特点·····	(288)
<b>第二节 共同犯罪的定罪与因果关系</b> ·····	(292)
一、共同实行犯的定罪与因果关系·····	(292)
二、组织犯的定罪与因果关系·····	(293)
三、教唆犯的定罪与因果关系·····	(294)
四、帮助犯的定罪与因果关系·····	(297)
<b>第三节 共同犯罪的量刑与因果关系</b> ·····	(299)
一、原因等级的根据·····	(299)
二、原因等级的区分·····	(300)
<b>第十一章 共同犯罪与数额</b> ·····	(302)
<b>第一节 概述</b> ·····	(302)
一、数额的概念·····	(302)
二、数额的沿革·····	(303)

064519

三、数额的种类·····	(307)
<b>第二节 共同犯罪的定罪与数额</b> ·····	(311)
一、理论现状·····	(311)
二、法律规定·····	(314)
三、诸说评述·····	(316)
四、观点论证·····	(320)
<b>第三节 共同犯罪的量刑与数额</b> ·····	(323)
一、数额在共同犯罪量刑中的意义·····	(323)
二、数额在共同犯罪量刑中的裁量·····	(324)
<b>第十二章 共同犯罪与法人</b> ·····	(326)
<b>第一节 概 述</b> ·····	(326)
一、法人犯罪的争讼·····	(326)
二、法人犯罪之我见·····	(331)
三、法人犯罪的概念·····	(334)
<b>第二节 法人共同犯罪</b> ·····	(336)
一、法人共同犯罪的概念·····	(336)
二、法人共同犯罪的认定·····	(337)
三、法人共同犯罪的处罚·····	(339)
<b>第三节 共同法人犯罪</b> ·····	(340)
一、共同法人犯罪的概念·····	(340)
二、共同法人犯罪的认定·····	(341)
三、共同法人犯罪的处罚·····	(343)
<b>第四节 法人与自然人的共同犯罪</b> ·····	(344)
一、法人与自然人的共同犯罪的概念·····	(344)
二、法人与自然人的共同犯罪的认定·····	(344)
三、法人与自然人的共同犯罪的处罚·····	(345)
<b>第十三章 共同犯罪与身分</b> ·····	(346)
<b>第一节 概 述</b> ·····	(346)
一、身分的溯源·····	(346)

二、身分的概念·····	(348)
三、身分的种类·····	(350)
<b>第二节 共同犯罪的定罪与身分·····</b>	<b>(352)</b>
一、共同实行犯与身分·····	(352)
二、组织犯与身分·····	(358)
三、教唆犯与身分·····	(359)
四、帮助犯与身分·····	(365)
<b>第三节 共同犯罪的量刑与身分·····</b>	<b>(366)</b>
一、处理共同犯罪的量刑与身分的关系的原则·····	(366)
二、共同犯罪的量刑与纯正身分犯·····	(367)
三、共同犯罪的量刑与不纯正身分犯·····	(367)
<b>第十四章 共同犯罪与认识错误·····</b>	<b>(369)</b>
<b>第一节 共同犯罪与法律认识上的错误·····</b>	<b>(370)</b>
一、共同实行犯与法律认识上的错误·····	(370)
二、组织犯与法律认识上的错误·····	(371)
三、教唆犯与法律认识上的错误·····	(372)
四、帮助犯与法律认识上的错误·····	(374)
<b>第二节 共同犯罪与事实认识上的错误·····</b>	<b>(374)</b>
一、共同实行犯与事实认识上的错误·····	(374)
二、组织犯与事实认识上的错误·····	(376)
三、教唆犯与事实认识上的错误·····	(376)
四、帮助犯与事实认识上的错误·····	(380)
<b>第三节 共同犯罪与实行过限·····</b>	<b>(381)</b>
一、共同实行犯与实行过限·····	(382)
二、组织犯与实行过限·····	(385)
三、教唆犯与实行过限·····	(385)
四、帮助犯与实行过限·····	(387)
<b>第十五章 共同犯罪与犯罪停顿状态·····</b>	<b>(389)</b>
<b>第一节 共同犯罪与犯罪预备·····</b>	<b>(390)</b>

一、共同实行犯与犯罪预备	(391)
二、组织犯与犯罪预备	(392)
三、教唆犯与犯罪预备	(393)
四、帮助犯与犯罪预备	(396)
<b>第二节 共同犯罪与犯罪未遂</b>	(397)
一、共同实行犯与犯罪未遂	(397)
二、组织犯与犯罪未遂	(400)
三、教唆犯与犯罪未遂	(401)
四、帮助犯与犯罪未遂	(408)
<b>第三节 共同犯罪与犯罪中止</b>	(409)
一、共同实行犯与犯罪中止	(409)
二、组织犯与犯罪中止	(411)
三、教唆犯与犯罪中止	(412)
四、帮助犯与犯罪中止	(415)
<b>第十六章 共同犯罪与一罪数罪</b>	(417)
<b>第一节 共同实行犯与一罪数罪</b>	(417)
一、共同实行犯与继续犯	(417)
二、共同实行犯与结合犯	(418)
三、共同实行犯与牵连犯	(418)
四、共同实行犯与转化犯	(418)
五、共同实行犯与结果加重犯	(419)
<b>第二节 组织犯与一罪数罪</b>	(419)
一、组织犯与连续犯	(420)
二、组织犯与牵连犯	(420)
三、组织犯与结果加重犯	(420)
<b>第三节 教唆犯与一罪数罪</b>	(420)
一、教唆犯与想象竞合犯	(421)
二、教唆犯与连续犯	(423)
三、教唆犯与结合犯	(424)

四、教唆犯与牵连犯·····	(425)
五、教唆犯与转化犯·····	(426)
六、教唆犯与结果加重犯·····	(427)
<b>第四节 帮助犯与一罪数罪</b> ·····	(427)
一、帮助犯与连续犯·····	(427)
二、帮助犯与结合犯·····	(428)
三、帮助犯与牵连犯·····	(428)
<b>第五节 共同犯罪的竞合</b> ·····	(429)
一、共同犯罪竞合的概念·····	(429)
二、共同犯罪竞合的形式·····	(430)
三、共同犯罪竞合的处理·····	(431)
<b>第十七章 共同犯罪与共同过失犯罪</b> ·····	(434)
<b>第一节 共同过失犯罪的性质</b> ·····	(434)
一、过失的共同实行犯是否构成共同犯罪的问题·····	(435)
二、过失的教唆犯是否构成共同犯罪的问题·····	(437)
三、过失的帮助犯是否构成共同犯罪的问题·····	(439)
<b>第二节 共同过失犯罪的定罪</b> ·····	(440)
一、共同过失犯罪的定罪原则·····	(440)
二、共同过失犯罪的定罪根据·····	(441)
<b>第三节 共同过失犯罪的处罚</b> ·····	(447)
一、共同过失犯罪的处罚原则·····	(447)
二、共同过失犯罪的刑罚裁量·····	(448)
<b>第十八章 共同犯罪与连累犯</b> ·····	(452)
<b>第一节 连累犯的嬗变</b> ·····	(452)
一、中国古代刑法中的连累犯·····	(452)
二、西方国家刑法中的连累犯·····	(458)
三、社会主义国家刑法中的连累犯·····	(459)
<b>第二节 连累犯的概念</b> ·····	(462)
一、连累犯的界说·····	(462)

二、连累犯的特征	(464)
三、连累犯的性质	(466)
<b>第三节 连累犯的种类</b>	(468)
一、窝藏罪	(469)
二、包庇罪	(470)
三、窝赃罪	(471)
四、销赃罪	(476)
五、知情不举	(479)
<b>第十九章 共同犯罪与间接实行犯</b>	(482)
<b>第一节 间接实行犯的概念</b>	(482)
一、间接实行犯的演变	(482)
二、间接实行犯的性质	(487)
<b>第二节 间接实行犯的形式</b>	(490)
一、利用不满14岁的人为工具实施犯罪	(490)
二、利用精神病人为工具实施犯罪	(492)
三、利用他人的无罪过行为实施犯罪	(493)
四、利用他人的合法行为实施犯罪	(494)
五、利用他人的过失行为实施犯罪	(494)
六、利用有故意的工具实施犯罪	(495)
<b>第三节 间接实行犯的认定</b>	(497)
一、间接实行犯与亲手犯的区别	(498)
二、间接实行犯与教唆犯的区别	(501)
三、间接实行犯与帮助犯的区别	(503)
<b>第四节 间接实行犯的处罚</b>	(503)
一、间接实行犯的着手标准	(504)
二、间接实行犯的认识错误	(506)
三、间接实行犯的刑事责任	(507)
<b>第二十章 共同犯罪与刑事诉讼</b>	(508)
<b>第一节 共同犯罪与管辖</b>	(508)

一、共同犯罪与级别管辖	(509)
二、共同犯罪与地区管辖	(509)
三、共同犯罪与专门管辖	(509)
四、共同犯罪与特殊管辖	(513)
<b>第二节 共同犯罪与证据</b>	(514)
一、我国刑事诉讼法学界的争论	(514)
二、外国刑事诉讼法中的规定	(517)
三、共犯能否互为证人之我见	(520)
<b>第三节 共同犯罪与程序</b>	(525)
一、共同犯罪全案审理的原则	(525)
二、共同犯罪与一审	(528)
三、共同犯罪与二审	(531)
<b>结束语 共同犯罪的理论与实践的评价和展望</b>	(535)
<b>第一节 共同犯罪立法的完善</b>	(535)
一、共同犯罪立法中存在的缺陷	(535)
二、共同犯罪立法的理论案及其说明	(537)
<b>第二节 共同犯罪司法的健全</b>	(540)
一、共同犯罪司法中存在的问题	(540)
二、共同犯罪司法改进的意见	(542)
<b>第三节 共同犯罪理论的发展</b>	(545)
一、共同犯罪理论中存在的不足	(545)
二、建立有中国特色的共犯理论	(547)
<b>后 记</b>	(551)

---

# 序

高铭暄

共同犯罪理论是刑法学的重要组成部分。社会上共同犯罪现象的复杂性，决定了刑法中共同犯罪制度的重要性，从而也决定了刑法学中共同犯罪理论的丰富性。可以说，共同犯罪是一个非常值得研究的课题。对于那些勇于探索、敢于创新的刑法理论工作者来说，共同犯罪这一研究领域永远是一片充满诱惑的土地。

建国以来，特别是《中华人民共和国刑法》公布施行以后，共同犯罪的研究取得了重大进展，曾先后出版了一批高质量的论著。陈兴良同志在总结前人研究的基础上，有所发展，有所创新，写出了洋洋40余万言的由博士学位论文修订而成的专著——《共同犯罪论》。作为陈兴良同志的指导教师，我参与了论文的指导、审阅与答辩，并为陈兴良同志在学术上取得的这一成就而感到由衷的高兴。

这篇博士论文在我看来具有如下特点：

一、体系完整，结构合理。论文力图建立一个具有中国特色的共同犯罪理论体系。在这个体系框架中，共同犯罪的定罪量刑以及与此有关的各种问题都得到合理妥当的安排。应该说，作者构筑的这一共同犯罪理论体系是成功的：首先是总体框架的完整性。凡是共同犯罪中涉及的所有问题都纳入了这个体系，尤其是对过去研究薄弱的问题，例如关于共同犯罪与身分、共同犯罪与认识错误、共同犯罪与一罪数罪、共同犯罪与连累犯等，都进行了较为充分的阐述，使之在共同犯罪的理论体系中占有一席之地。其次是整体结构的合理性。论文共分上下两篇，上篇各章分



别研究共同犯罪的定罪与量刑问题；下篇各章分别研究与共同犯罪的定罪与量刑相关的问题。这样，作为总论的上篇与作为各论的下篇互相衔接，形成一个整体，具有严谨的逻辑结构。

二、立意新颖，构思精巧。论文在理论观点上不落俗套，勇于创新，提出了一系列颇具新意的见解。例如在关于正犯与共犯的关系问题上，传统共同犯罪理论上存在共犯从属性说与共犯独立性说的聚讼，作者在总结我国刑法学界的研究成果的基础上，创立了共犯从属性与独立性统一说，由此解释我国刑法中的实行犯与非实行犯的关系。又如，关于共同犯罪的范围，传统共同犯罪理论上存在犯罪共同说与行为共同说的纷争，作者在批判地借鉴这两种学说的基础上指出：共同犯罪是犯罪的一种特殊形态，而刑法中的共同犯罪制度不过是共同犯罪现象在法律上的反映。因此，共同犯罪的范围应当决定于社会上存在着的共同犯罪现象以及处理共同犯罪的司法实践的客观要求。基于这一立论，作者根据主观和客观相统一的原则，即共同犯罪是共同犯罪故意和共同犯罪行为的辩证统一，明确提出可以建立共同犯罪的主观与客观统一说，由此科学地界定共同犯罪的范围。上述这些观点的提出，在相当程度上丰富与推进了我国刑法学中共同犯罪的理论研究。

三、结合实践，阐述法理。将共同犯罪的理论与实践紧密地结合起来，是这篇论文的一个重要特色。作者在清理传统的共同犯罪的理论观点，建立共同犯罪理论的新体系的基础上，将理论触须直接伸向司法实践，重在解决刑事审判工作中处理共同犯罪的定罪与量刑的疑难问题。论文运用共同犯罪理论分析了形形色色的共同犯罪案例，从案例的剖析中抽象出一般原则，从而使案例分析与理论阐述有机地结合起来。例如，在关于从犯如何比照主犯从轻、减轻处罚或者免除处罚的问题上，作者在分析一些共同犯罪案件在对从犯量刑的偏颇中概括出若干理论原则，对于司法实践具有直接的参考价值。论文还以一定的篇幅探讨了关于共