

11 犯罪的未完成状态

<https://www.bilibili.com/video/BV1dE411r7NE?p=11>

完成罪：完全实现了犯罪构成的全部期待，犯罪既遂

未完成罪：

犯罪未遂

犯罪中止

犯罪预备

危害行为：对法益有危险

着手：对法益有现实性、紧迫性侵害的点

犯罪阶段：动态的时间概念，理论中的概括

起意阶段

预备阶段：与起意阶段的临界点是危害行为

实行阶段：与预备阶段的临界点是着手

实行后阶段：也可能成立中止

犯罪形态不可互立：成立犯罪中止就不可能成立犯罪未遂，成立犯罪未遂也不可能成立犯罪预备，成立犯罪预备就不可能成立犯罪既遂

犯罪形态：上面的犯罪既遂、未遂、中止、预备都是形态，是静止的点，刑法规定的

犯罪预备：为了犯罪准备工具制造条件，但由于行为人意志以外原因未能着手实行犯罪

有犯罪目的，实施了预备行为，未能着手，行为人意志以外原因

着手区分了预备和实行，两个判断尺度：

形式上有没有实施犯罪构成要件的行为

实质上对法益有没有现实性的威胁（一个模糊的判断，借助社会一般人的观点）

犯罪未遂：已经着手犯罪，由于意志以外的原因未能得逞

已经着手，犯罪未得逞，意志以外原因而没有既遂

（犯罪未得逞不是指没有发生任何危害结果，也不是指没有达到犯罪目的，而是指没有实现犯罪构成的全部起点；不同犯罪构成，未得逞的尺度不一样。）

三种犯罪得逞类型：

结果犯：出现实际损害结果才叫得逞

危险犯：对法益存在一种具体危险才叫得逞，（具体危险犯，需要证据证明）

行为犯：不需实际损害结果或具体危险，行为本身就是犯罪得逞（抽象危险犯，立法推定无需证据证明）

行为犯惩罚最严厉

犯罪未遂的二分类：根据行为人的主观标准判断，

实行终了的未遂：量刑更重

未实行终了的未遂：

能犯未遂：客观上有可能达到既遂

不能犯未遂：客观上根本不可能既遂：

空枪案：没子弹，工具不能犯

空床案：没对象，对象不能犯

不能犯简单来说一律定未遂，唯一例外是迷信犯

迷信犯：由于行为人愚昧无知，行为根本对法益不可能有任何威胁，才叫迷信犯，愚昧可笑，扎人

不能犯是否构成犯罪要看对法益是否构成威胁，三种理论：

正说：一般人观点，以你所想，看可笑还是可怕，来作为判断；抽象危险说：中国传统，德

反说：客观危险说：站在时候角度，用科学家观点看有没有危险，事后诸葛亮，所有不能犯

折中说：具体危险说：一般人观点看行为人的做法有没有危险，看做法，而不是想法。

犯罪中止：犯罪过程中，放弃犯罪，或者自动有效地防止犯罪结果发生，三个特征：

中止的及时性：必须在犯罪过程中，时间和空间上有没有停下来，停下来就不可能继续了；

自动放弃可重复加害行为也成立中止

中止的有效性：必须是自动放弃犯罪，或者自动采取措施防止犯罪结果发生；考点：

没有实行终了自动放弃犯罪，就成立中止；

实施后的，就必须采取积极措施，挽回结果：

挽回手段必须是积极措施，还要有效性

中止犯没有造成损害的免于处罚，造成损害的减轻处罚

出现介入因素，存疑的时候，采取有利于行为人的推定

中止的自动性：必须是自愿放弃，最复杂的考点，采取心里说，弗兰克公式：

能达目的而不欲，叫犯罪中止

欲达目的而不能，犯罪预备或犯罪未遂

判断 能 和 欲 采取的是主观标准

行为人主观以为是大障碍，则是“不能”，小障碍则是“不欲”

常见的自动放弃：

真诚悔悟，良心发现

被害人哀求

敬畏而放弃

嫌弃厌恶而放弃

基于非及时的法律后果而放弃：犯罪的时候看到今日说法、庭审直播

被害人是熟人

共同犯罪：