

3 犯罪的定义

<https://www.bilibili.com/video/BV1dE411r7NE?p=3>

犯罪定义：

- 1.形式上违反刑法规定的行为；
- 2.实质上具有社会危害性的行为；若是显著轻微危害不大不认为是犯罪（与免予刑事处罚区分）
- 3.后果上应当受到刑罚处罚，具有刑罚处罚性。

不认为是犯罪，就不是犯罪；免予刑事处罚是构成犯罪但不处罚。

不予追究刑事责任，其实也就不构成犯罪：

- 1.属人管辖，中国人在国外，法定最高刑在三年以下的；
- 2.逃税的初犯，范冰冰。

重罪：法定最高刑在三年以上；

轻罪：法定最高刑在三年以下；

自然犯：严重违反伦理道德的那些犯罪，杀人放火等等

法定犯：未违反伦理道德，只是因为国家法律规定才构成犯罪，比如走私普通货物海淘偷逃税额较大。

自然犯不可能出现法律认识错误；而法定犯可以，所以法定犯可以“不知者无罪”。

身份犯：特定身份作为定罪量刑条件，定罪身份犯（贪污罪主体是国家工作人员），量刑身份犯（公职人员非法拘禁他人从重处罚），这个不仅仅看形式，还看实质，比如村官虽然不属于国家工作人员，但可以有职务侵占罪（集体财产）/贪污罪（国家授权的财产、拨款等）

非身份犯：

犯罪构成：

四要件理论：传统观点，平面式结构，**1**主体，**2**主观方面，**3**客体，**4**客观方面；

缺点：平面式，不是体系性；正当防卫补丁：精神病人持刀追杀你不构成犯罪，你不能正当防卫只能紧急避险。共同犯罪补丁：13岁和18岁两个人性侵，18岁的构成轮奸。

三阶层理论：大陆法系最通行，**1**构成要件符合？该当性，**2**违法性，**3**有责性；

举例：江苏于海明，山东于欢

违法是连带的，责任是个别的。构成要件和违法性统称为“不法”，构成要件是积极不法，违法阻却叫消极不法，不法层面上成立共犯，就属于共同犯罪。

司法考试：标准型考试，定分止争。

司法解释、权威判例、通说观点

三阶层理论下的构成要件：

基本构成要件：刑法分则条文就具体犯罪所规定的要件

修正构成要件：总则修改分则条款等等，未遂，共同犯罪等等

封闭构成要件：刑法完整规定了犯罪的所有要素，无需开放性补充

开放构成要件：需要司法机关开放性补充，比如不作为犯罪的作为义务，过失犯罪中的疏忽大意

积极构成要件：入罪型的要件

消极构成要件：出罪型的要件

客观构成要件：行为要素，行为结果要素，行为对象要素等等

主观构成要件：

犯罪的构成要素：

主观要素：故意过失/目的动机

客观要素：行为主体、危险行为、行为对象、行为结果

一定要注意，行为主体是客观要素！！！！

规范性要素：有价值判断的要素，法官要进行价值判断（1. 社会评价，比如淫秽物品，根据社会主流价值观；2. 经验法则的评价，足以导致等等；3. 法律评价要素：司法工作人员，国家工作人员等等）价值判断采取一般人的价值判断（社会主流）。

描述性要素：没有价值判断的要素，法官不需要价值判断。

成文的构成要素：法律中有记载，集资诈骗罪中写了“非法占有”

不成文沟通要素：抢劫罪中没写“非法占有”

违法性层面看是否有违法阻却：

1. 正当防卫

2. 紧急避险

3. 超法规的违法阻却事由

上面三个都没有具备违法性，则推定有责性。

有责性层面上看是否有责任阻却：

1. 责任能力阻却；

2. 法律认识错误；

3. 缺乏期待可能性；
