1. **刑罚的概念**

**刑罚，是刑法规定的由国家审判机关依法对犯罪分子所适用的剥夺或者限制其某种权益的最严厉的法律强制方法。**

1. **刑罚的特征**
2. **刑罚的内容为对受刑者一定权益的限制和剥夺使犯罪人承受一定的痛苦，是刑罚的惩罚性质，也是刑罚的本质属性。我国一贯遵行惩罚与教育相结合的方针，不采取那些残酷、野蛮的刑罚方法来摧残、折磨犯罪人。**

**中国古代的刑罚种类繁多，大致可以归为五类。隋以前的五刑为；墨刑、劓刑、刖刑、宫刑、大辟，前四种为肉刑。**

**汉文帝始议除肉刑，至隋文章制《开皇律》，基本上以五刑——笞刑、杖别、徒刑、流刑、死刑取代了旧五刑，以身体刑（又称痛苦刑）取代了肉刑。这里所提到的自刑、身体刑，基本上属于法律规定的正刑，而实际上法外施刑的情况非常普遍，施刑有着极大的随意性，五花八门，十分残酷。**

1. **刑罚的对象只能是犯罪人。刑罚处罚的对象只能是实施了犯罪行为的犯罪人，包括自然人或者单位。因此，犯罪人既是犯罪行为的实施者，也是刑罚的物质承担者。刑罚既不能适用于动植物和其他非人的对象，也不能适用于与犯罪无关的无辜者。**
2. **刑罚适用的主体只能是国家审判机关国家审判机关是适用刑罚的专门机关，在我国，刑罚适用的主体则只能是人民法院。**
3. **刑罚的种类及适用标准必须以刑法的明文规定为依据。我国1997年刑法典第3条明确规定了罪刑法定原则，即“法无明文规定不为罪，法无明文规定不处罚”。罪刑法定原则应包括两个方面：一是罪的法定，二是刑的法定。易言之，不仅犯罪需要由成文刑法事先作出明文规定，而且刑罚也必须由刑法明文载于法条。**
4. **刑罚适用必须依照刑事诉讼程序。审判机关适用刑罚必须符合法律的规定，主要是刑法和刑事诉讼法的规定。人民法院适用刑罚时必须以刑法的规定为依据，并遵循刑事诉讼法规定的讼诉程序进行。不经过应有的诉讼程序，是不能适用刑罚的。**
5. **刑罚的执行机关是特定的。刑罚的执行机关并不只限于人民法院，也包括公安机关、监狱、社区矫正机构等。**
6. **刑罚目的**

**所谓刑罚目的，是指国家制定、适用和执行刑罚所期望达到的效果。我国刑罚的目的，是通过惩罚与教育相结合的方法，改造罪犯，教育罪犯，预防犯罪。**

* **所谓预防犯罪，包括特殊预防和一般预防两个方面。**
* **特殊预防，是指通过对犯罪人适用、执行刑罚，防止其重新犯罪。**
* **一般预防，是指通过制定、适用和执行刑罚，防止社会上可能犯罪的人走上犯罪道路。故而，一般预防的对象不是犯罪人，而是没有犯罪的社会成员。**

1. **刑罚的体系与种类**
2. **主刑：管制 附加刑：**

**拘役 剥夺政治权利**

**有期徒刑 罚金**

**无期徒刑 没收财产**

**死刑 驱逐出境**

**（一）主刑**

* **所谓主刑，是指只能独立适用，不能附加适用的刑罚。主刑只能独立适用，不能附加适用；一个罪只能适用一个主刑，不能同时适用二个以上主刑。**
* **我国刑法规定的主刑包括管制、拘役、有期徒刑、无期徒刑和死刑五种**

1. **管制**

**管制，是指对犯罪人不予关押，但限制其一定自由，由公安机关执行的刑罚方法。管制的期限为3个月以上2年以下，数罪并罚时不得超过3年。**

**管制刑在实践中使用非常少，有些地区几乎不用，从刑罚的功能上看，我国刑罚中的“缓刑”制度，能够取代管制刑。**

**限制自由的内容是：（1）遵守法律、行政法规，服从监督；（2）未经执行机关批准，不得行使言论、出版、集会、结社、游行、示威自由的权利；（3）按照执行机关规定报告自己的活动情况；（4）遵守执行机关关于会客的规定；（5）离开所居住的市、县或者迁居，应当报经执行机关批准**

**刑法第八修正案增设“社区矫正”**

**社区矫正(Community correction)是一种不使罪犯与社会隔离并利用社区资源教育改造罪犯的方法，将符合社区矫正条件的罪犯置于社区内，由专门的国家机关，在相关社会团体和民间组织以及社会志愿者的协助下，在判决、裁定或决定确定的期限内，矫正其犯罪心理和行为恶习，并促进其顺利回归社会的非监禁刑罚执行活动**。

**社区矫正的适用范围大致包括：**

**1、被判处管制的；**

**2、被宣告缓刑的；**

**3、被暂予监外执行的，具体包括：**

**（1）有严重疾病需要保外就医的；**

**（2）怀孕或者正在哺乳自己婴儿的妇女；**

**（3）生活不能自理，适用暂予监外执行不致危害社会的。**

**4、被裁定假释的；**

**西方各国普遍采取社区矫正制度**

* **社区矫正制度在司法经费上的节约显而易见。以美国的数据为例。2008年财政年度，美国监狱机构监禁一名犯人的日成本是70.75美元，相比之下，社区矫正的犯人改造的日成本仅有10.23美元。美国监狱管理局还给出了每个犯人每年的监管成本，监狱监禁成本为25894.50美元，社区矫正的监督成本为3743.23美元。**

**2、拘役**

**拘役，是短期剥夺犯罪人自由，由公安机关就近关押并实行教育劳动改造的刑罚方法。拘役的期限为1个月以上6个月以下，数罪并罚时不得超过1年。**

**3、有期徒刑**

**有期徒刑属于有期自由刑，刑罚幅度变化大，它是我国适用最广泛的刑罚方法，从较轻犯罪到较重犯罪，都可以由有期徒刑给予较合适的惩罚。**

**有期徒刑的期限为6个月以上15年以下；有期徒刑总和刑期不满三十五年的，最高不能超过二十年，总和刑期在三十五年以上的，最高不能超过二十五年。**

**4、无期徒刑**

* **无期徒刑没有刑期限制，需要剥夺犯罪分子终身人身自由，因而它是自由刑中最为严厉的刑罚方法。作为一种严厉性仅次于死刑的刑罚，无期徒刑只适用于严重的犯罪。**
* **由于法律同时规定了减刑、假释、赦免等制度，故而事实上被判处无期徒刑的犯罪人很少有终身服刑的。**

**5、死刑**

* **死刑，是剥夺犯罪人生命的刑罚方法。它是一种最古老的刑罚，是人类阶级社会刑罚史上最重要的刑种。由于死刑的内容是剥夺犯罪人的生命，故又被称为生命刑；由于死刑是刑罚体系中最严厉的刑罚方法，故被称为极刑。**

**我国死刑使用的限制——**

* **1、范围限制：刑法典第48条规定：“死刑只适用于罪行极其严重的犯罪分子”**
* **2、对象限制：刑法典第49条规定：“犯罪的时候不满18周岁的人和审判的时候怀孕的妇女不适用死刑”“75岁以上老人不适用死刑”**
* **3、程序限制：刑法典第48条规定：“死刑除依法由最高人民法院判决的以外，都应当报请最高人民法院核准。死刑缓期执行的，可以由高级人民法院判决或者核准”**

**死刑缓期两年执行——**

* **刑法典第48条规定：“对于应当判处死刑的犯罪分子，如果不是必须立即执行的，可以判处死刑同时宣告缓期二年执行。”**
* **死缓制度对于应当判处死刑的犯罪人，又在是否实际执行的环节上留了一线生机，只要不是必须立即执行的，均可适用死刑缓期执行的规定。**

**对于死缓犯的三种处理结局：**

* **其一，在死刑缓期执行期间，没有故意犯罪的，2年期满以后，减为无期徒刑；**
* **其二，在死刑缓期执行期间，有重大立功表现的，2年期满以后，减为25年有期徒刑；**
* **其三，在死刑缓期执行期间，故意犯罪的，由最高人民法院核准，执行死刑。**

**我国死刑执行问题**

* **死刑判决书送达问题**
* **关于死刑犯器官利用问题**
* **执行由检察院监督，监督主体单一**
* **执行后应当交付尸体还是骨灰**

**全世界200多个国家中，尚保留死刑的国家约为60个，其中约有近10个国家在近二十年来没有真正执行过死刑（实际上已废除），在其余约30个国家中，约一半国家对非暴力犯罪不判死刑（即死刑只针对强奸杀人等恶性暴力犯罪），从人类文明的角度来说，世界人权组织在尊重各国主权的前提下，积极呼吁在全世界取消死刑。**

**对9种罪名规定作出调整，取消死刑。此次刑法修改拟取消死刑的9种罪名分别是：走私武器、弹药罪，走私核材料罪，走私假币罪，伪造货币罪，集资诈骗罪，组织卖淫罪，强迫卖淫罪，阻碍执行军事职务罪，战时造谣惑众罪。**

**目前我国死刑罪名减少为46个。**

1. **附加刑**

**附加刑，是指既可独立适用，又可附加于主刑适用的刑罚。根据刑法典第34条、第35条之规定，我国刑法中有罚金、剥夺政治权利、没收财产与驱逐出境四种附加刑。**

1. **罚金**

**罚金，是人民法院判处犯罪人向国家缴纳一定数额金钱的刑罚方法。罚金属于财产刑的一种。**

**罚金刑的适用对象主要是经济犯罪和贪利性犯罪。此外，在刑法明确规定对犯罪单位施以双罚制时，对单位一律使用罚金刑。**

1. **没收财产**

**没收财产刑是附加财产刑的一种**

**1、没收财产的范围仅限于犯罪分子个人所有的合法财产**

**2、没收全部财产事，应当考虑人道主义原则，必须为犯罪分子个人及其扶养（抚养）的家属保留必需的生活费用**

**3、剥夺政治权利**

**剥夺政治权利，是指依法剥夺犯罪人一定期限参加管理国家和政治活动的权利的刑罚方法。**

* **剥夺政治权利一般附加适用于以下三类犯罪分子：（1）危害国家安全的犯罪分子，应当附加剥夺政治权利。（2）严重破坏社会秩序的犯罪分子，可以附加剥夺政治权利。所谓“严重破坏社会秩序的犯罪分子”，是指实施故意杀人、强奸、放火、爆炸、投毒、抢劫等犯罪的犯罪分子。（3）对于被判处死刑、无期徒刑的犯罪分子，应当剥夺政治权利终身。**

**剥夺政治权利是剥夺如下权利：**

**（1）选举权和被选举权；（2）言论、出版、集会、结社、游行、示威自由的权利；（3）担任国家机关职务的权利；（4）担任国有公司、企业、事业单位和人民团体领导职务的权利。**

**我国公民的政治权利**

* **1. 概念——公民依据国家宪法和法律规定参加国家政治生活的权利。**
* **2. 选举权与被选举权**
* **——指的是公民享有的选举国家政权机关组成人员的权利。它是公民的基本政治权利之一。**

**法规背景——**

* **《中华人民共和国宪法 》第三十四条：**
* **中华人民共和国年满十八周岁的公民，不分民族、种族、性别、职业、家庭出身、宗教信仰、教育程度、财产状况、居住期限，都有选举权和被选举权；但是依照法律被剥夺政治权利的人除外。**

**剥夺政治权利的刑期起算与执行分为以下几种情况：**

* **（1）独立适用的，按执行判决的一般原则，从判决执行之日起计算、执行。**
* **（2）被判管制附加剥夺政治权利的，刑期与管制的刑期同时起算，同时执行。**
* **（3）被判有期徒刑、拘役附加剥夺政治权利的，以及死缓、无期徒刑减为有期徒刑附加剥夺政治权利的，其刑期从徒刑、拘役执行完毕之日起，或从假释之日起开始计算；剥夺政治权利的效力当然施用于主刑执行期间。**
* **（4）判处死刑、无期徒刑而剥夺政治权利终身的，从主刑执行之日起开始执行。**

**问题：为什么对判处死刑的罪犯都要附加判处剥夺政治权利终身？**

**1、政治上对死刑犯进行否定。**

**2、防止死刑犯在特赦或假释后再利用政治权利从事犯罪活动。**

**3、可以防止其他人代其行使某些政治权利，例如代为出版著作，发表宣言等。**

**4、驱逐出境**

**驱逐出境是强迫犯罪的外国人离开中国国（边）境的刑罚方法。**

**刑法第35条规定：“对于犯罪的外国人，可以独立适用或者附加适用驱逐出境。”**

**五、刑罚裁量适用制度**

**（一）累犯**

**1、概念——累犯是指因犯罪而受过一定的刑罚处罚，刑罚执行完毕或者赦免以后，在法定期限内又犯一定之罪的犯罪人。**

**2、一般累犯的成立条件**

**刑法第65条的规定，被判处有期徒刑以上刑罚的犯罪分子，刑罚执行完毕或者赦免以后，在5年以内再犯应当判处有期徒刑以上刑罚之犯罪的，是累犯，应当从重处罚，但是过失犯罪和未成年人犯罪除外除外。这是刑法对一般累犯的规定。**

**一般累犯具有以下成立条件：**

**（1）主观条件：前罪与后罪都必须是故意犯罪**

**（2）刑度条件：前罪被判处有期徒刑以上刑罚，后罪应当被判处有期徒刑以上刑罚**

**（3）时间条件：后罪发生在前罪的刑罚执行完毕或者赦免以后5年之内**

**3、特别累犯的成立条件**

* **刑法第66条的规定，“危害国家安全犯罪、恐怖活动犯罪、黑社会性质的组织犯罪的犯罪分子，在刑罚执行完毕或者赦免以后，在任何时候再犯上述任一类罪的，都以累犯论处。”**

**4、累犯的刑事责任**

* **各国刑法都规定对累犯从重处罚，但所采用的具体处罚原则不尽相同。我国刑法第65条规定对累犯应当从重处罚，即采取必须从重处罚的原则。**

**（二）自首**

**——犯罪人在犯罪后自动投案，如实供述自己的罪行或者被采取强制措施的罪犯如实供述司法机关还没有掌握的罪行的，可以从轻、减轻或免除处罚。**

* **根据刑法规定，自首可分为一般自首和特别自首。**

**1、一般自首的成立条件**

**（1）概念 一般自首也被称为普通自首，是指犯罪分子犯罪以后自动投案，如实供述自己罪行的行为。**

**（2）条件**

* **A、投案行为必须发生在犯罪人尚未归案之前**
* **B、自动投案一般应是基于犯罪分子本人的意志**
* **C、最终必须自愿置于司法控制之下，等待进一步交代犯罪事实**
* **D、如实供述自己的主要犯罪事实**

**3、自首犯的刑事责任**

**刑法第67条和第68条规定，对于自首的犯罪分子，可以从轻或者减轻处罚。其中，犯罪较轻的，可以免除处罚。犯罪后自首又有重大立功表现的，应当减轻或者免除处罚**

**（三）数罪并罚制度**

**1、世界各国主要的数罪并罚原则**

**（1）并科原则，亦称相加原则**

**该原则是指将一人所犯数罪分别宣告的刑罚绝对相加、合并执行的处罚原则。**

**（2）吸收原则**

**该原则是指对一人所犯数罪采用重罪之刑吸收轻罪之刑的合并处罚原则，即由最重宣告刑吸收其他较轻的宣告刑。**

**（3）限制加重原则，亦称限制并科原则**

**2、我国刑法中数罪并罚原则的适用**

**根据我国刑法第69条、第70条和第71条规定，我国刑法所确立的是以限制加重原则为主，以吸收原则和并科原则为补充的折衷原则。具体地说，我国刑法中数罪并罚原则的适用是：**

**（1）吸收原则——判决宣告最重刑为死刑或者无期徒刑的，采用吸收原则，只执行死刑或者无期徒刑。**

**（2）并科原则——罪中有判处附加刑的，采用并科原则，即附加刑仍须执行。由附加刑的属性所决定，附加刑不能被主刑所吸收**

**（3）限制加重原则——判决宣告的数个主刑为有期徒刑或者拘役管制刑的，应当在总和刑期以下，数刑中最高刑期以上，酌情决定执行的刑期。但是有期徒刑总和刑期不满三十五年的，最高不能超过二十年，总和刑期在三十五年以上的，最高不能超过二十五年。**

**（四）缓刑**

**——对被判处拘役或3年以下的犯罪分子，根据其犯罪情节和悔罪表现，可以适用缓刑。分为一般缓刑制度与战时缓刑制度。**

**一般缓刑的适用条件**

**“对于被判处拘役、三年以下有期徒刑的犯罪分子，同时符合下列条件的，可以宣告缓刑，对其中不满十八周岁的人、怀孕的妇女和已满七十五周岁的人，应当宣告缓刑：**

**（一）犯罪情节较轻；**

**（二）有悔罪表现；**

**（三）没有再犯罪的危险；**

**（四）宣告缓刑对所居住社区没有重大不良影响。**

**缓刑的考验期——**

**“拘役的缓刑考验期限为原判刑期以上1年以下，但是不能少于2个月。有期徒刑的缓刑考验期限为原判刑期以上5年以下，但是不能少于1年。”**

**对缓刑犯的考察——**

**(1)遵守法律、行政法规，服从监督；(2)按照考察机关的规定报告自己的活动情况；(3)遵守考察机关关于会客的规定；(4)离开所居住的市、县或者迁居，应当报经考察机关批准。**

**缓刑的法律后果**

**对宣告缓刑的犯罪分子，在缓刑考验期限内，依法实行社区矫正，宣告缓刑，可以根据犯罪情况，同时禁止犯罪分子在缓刑考验期限内从事特定活动，进入特定区域、场所，接触特定的人。**

**战时缓刑制度**

**战时缓刑是指在战时，对被判处3年以下有期徒刑没有现实危险的犯罪军人，暂缓其刑罚执行，允许其戴罪立功，确有立功表现时，可以撤销原判刑罚，不以犯罪论处的制度。**

**六、刑罚执行制度**

**（一）减刑**

**（二）假释**

**被判处有期徒刑、无期徒刑的犯罪分子，在有期徒刑执行一半以上，无期徒刑执行13年以上，在刑罚执行期间认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改表现可以予以附条件的提前释放，设定一定的考验期，只要在考验期内遵守假释规定，不再犯罪，考验期满后就认为原判刑罚已经执行完毕。**

**假释适用的限制条件**

**适用假释的犯罪分子必须已经执行一定期限的刑罚，这是适用假释的限制性条件。刑法第8l条规定：被判处有期徒刑的犯罪分子，执行原判刑期1／2以上，被判处无期徒刑的犯罪分子，实际执行13年以上，才能适用假释。**

**假释的考验期和考察**

**——被判处有期徒刑的犯罪分子，其假释考验期为原判刑罚没有执行完毕的刑期；被判处无期徒刑的犯罪分子，其假释考验期为10年。假释考验期限，从假释之日起计算。**

**在假释考验期限内，由公安机关对被假释的犯罪分子予以监督。在考验期限内应当遵守下列规定：（一）遵守法律、行政法规，服从监督；（二）按照监督机关的规定报告自己的活动情况；（三）遵守监督机关关于会客的规定；（四）离开所居住的市、县或者迁居，应当报经监督机关批准。**

**七、追诉时效**

**（一）概念**——**指按照刑法规定追究犯罪分子刑事责任的有效期限。**

**（二）刑法规定追诉时效的意义：对犯罪人实施刑罚，其目的在于有效地预防犯罪，如果犯罪人犯罪后在法定的期限内没有再犯罪，说明犯罪人已认识到犯罪的社会危害性而改恶从善，刑罚已无在进行处罚的必要。**

**（三）刑罚根据罪刑相适应的原则，将追诉时效期限分为四种：**

**1、法定最高刑为不满五年有期徒刑的，经过五年；**

**2、法定最高刑为五年以上不满十年有期徒刑的，经过十年；**

**3、法定最高刑为十年以上经过十五年；**

**4、法定最高刑为无期徒刑、死刑的，经过二十年。**

**（四）追诉时效的无限延长——“在人民检察院、公安机关、国家安全机关立案侦查或者人民法院受理案件以后，逃避侦查或者审判的，不受追诉期限的限制。”**

**（五）追诉时效的中断——我国刑法第八十九条第二款规定：“在追诉期限以内又犯罪的，前罪追诉的期限从犯后罪之日起计算”。**

**一、 故意犯罪停止形态的概念和种类**

**（一）概念——指故意犯罪人的行为在犯罪过程中可能出现的不同的停止形态。**

**（二）种类**

**犯罪预备 犯罪未遂 犯罪中止 犯罪既遂**

**（三）研究故意犯罪停止形态的意义**

**有助于我们深入地认识和把握故意犯罪的复杂层次和危害程度，从而有助于司法人员正确的定罪量刑。**

**二、 犯罪预备**

**（一）概念——在故意犯罪中为了犯罪准备工具，制造条件的行为。**

**（二）特征**

**1、行为人实施的是犯罪的预备行为**

**2、行为人没有着手实施犯罪实行行为**

**3、行为人尚未着手实施犯罪行为停止下来是出于其意志以外的原因**

* **案例：2014午6月7日中午，被告人王甲、罗某、王乙共谋抢劫出租车司机。当晚深夜11时许，三被告人携带事先准备好的锯齿刀、手术刀、剪刀各一把、尼龙绳一根、不干胶带纸一卷等作案工具，乘上钟某驾驶的出租车。王甲、罗某先后对钟某谎称到成都市西门车站，企图找个偏僻之处抢劫钟某的钱财。上车后钟某就察觉到三被告人的行为可疑，遂直接将三被告人载到附近的出租车公安检查站，将可疑情况报告了公安人员，公安人员当即将三被告人捕获，并从王甲身上搜出作案凶器。**
* **分析：本案中三被告人事先预谋抢劫出租车司机并携带刀、绳等作案工具上了出租车，在行车途中三被告人既没有对司机进行语言威胁，也没有使用暴力、胁迫或其他侵犯被害人人身的手段行为，因此三被告人还未“着手”实施抢劫犯罪的实行行为，而是处于为了犯罪准备工具、制造条件，接近犯罪对象的犯罪预备形态，应认定为抢劫预备行为。**

**（三）犯罪预备行为的表现**

**（1）为了犯罪准备工具的行为；**

**（2）为了实施犯罪事先调查犯罪的场所、时机和被害人的行踪；**

**（3）为了实施犯罪进行犯罪手段的练习**

**（4）追踪被害人，守候被害人，或者接近被害人以及犯罪对象；**

**（5）进行犯罪预谋，拟定犯罪计划等。**

**（四）犯罪预备的处罚原则**

**——由于犯罪预备相对于犯罪既遂社会危害性较轻，因此对于预备犯可以比照既遂犯从轻、减轻或者免除处罚。**

**三、 犯罪未遂**

**（一） 犯罪未遂的概念**

**—— 犯罪行为人已经实施犯罪，但是由于犯罪人意志以外的原因犯罪没有得逞。**

**（二）** **犯罪未遂的特征**

**（1）行为人已经着手实施犯罪；**

**行为人是否已经着手实行犯罪，是犯罪未遂形态与犯罪预备形态相区别的主要标志。**

**（2）犯罪没有得逞；**

**行为人没有实现犯罪的目的，犯罪没有达到既遂状态而停止下来。**

**（3）犯罪之所以没有得逞是由于犯罪人意志外的原因。**

**犯罪人意志以外的原因包括：**

**（1）外界障碍**

**（2）犯罪人自身条件或能力限制**

**（3）认识错误**

**（三） 犯罪未遂的处罚原则**

——**我国刑法规定对于犯罪未遂可以比照犯罪既遂从轻或减轻处罚。**

**四、犯罪中止**

**（一）** **概念** **——犯罪行为人在犯罪过程中，自动放弃犯罪或自动有效的防止犯罪结果的发生。**

**犯罪中止形态有两种类型：**

**1、自动放弃犯罪的犯罪中止**

**2、自动防止犯罪结果发的犯罪中止**

**（二） 犯罪中止的特征**

（**1）时空性——犯罪中止发生在既遂之前的犯罪过程中；**

**（2）自动性——中止犯罪出于犯罪人自己的意愿，这是区分犯罪中止与犯罪未遂的重要标志 ；**

**犯罪人对被害人的同情怜悯，自己内心的谴责悔悟，对即将受到的刑罚的恐惧等。**

**（3）有效性——必须有效防止了犯罪结果的发生**

3、**犯罪中止的处罚原则**

——**没有造成损害的，应当免除处罚，造成损害的，应当减轻处罚**

**区别犯罪中止和犯罪未遂：**

**犯罪中止——能达目的而不欲**

**犯罪未遂——欲达目的而不能**

**第二节 共同犯罪**

**一、共同犯罪概念 ——指两人以上共同故意犯罪。**

**二、共同犯罪成立条件**

* **1、犯罪主体必须是2人以上；**
* **2、在客观方面必须有共同的犯罪行为；**

**这种共同行为表现为：**

* **第一，共同作为、共同不作为、作为与不作为结合；**
* **第二，共同直接实行犯罪，没有事先的分工 ；**
* **第三，存在分工的共同犯罪，具体表现为组织行为，教唆行为，实行行为和帮助行为。**

**3、在主观方面必须有共同的犯罪故意**

* **这种共同的犯罪故意表现为共同认识到实施的犯罪行为和犯罪结果，共同希望危害结果发生。**

**三、共同犯罪的形式**

**（一）任意共同犯罪——按照刑法规定可以由一个人实施也可以由两人以上实施的犯罪，法律对犯罪人数没有特别的要求。**

**（二）必要共同犯罪——按照法律规定必须由两人以上来实施的犯罪。**

**1、聚众性犯罪**

**2、犯罪集团，犯罪集团主要包括：黑社会犯罪集团、恐怖犯罪集团与走私集团**

**第一，黑社会犯罪**

**黑社会性质组织犯罪是1997年我国刑法修订后新设立的罪种，它包括3个罪名——组织、领导、参加黑社会性质组织罪；入境发展黑社会性质组织罪；包庇、纵容黑社会性质组织罪。近年来，此类犯罪在一些地区呈蔓延之态势，危害严重。**

**第二，恐怖集团犯罪**

**四、共同犯罪人的分类和刑事责任**

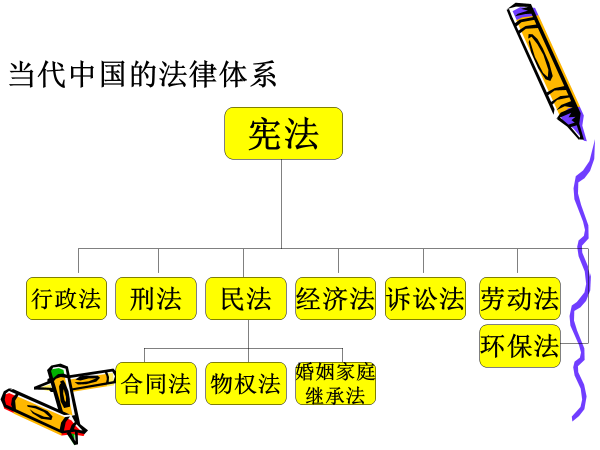
**主犯：对于犯罪集团首要分子，按照集团所犯的所有罪行处罚；对于犯罪集团首要分子以外的其他主犯，应按照他所参与或策划指挥的全部犯罪处罚**

**从犯 ：应当从轻、减轻或免除处罚**

**胁从犯 ：应当按照其犯罪情节减轻或免除处罚**

**教唆犯：如果被教唆人没有实施教唆犯所教唆的犯罪，对于教唆犯可从轻或减轻处罚；教唆18岁以下未成年人犯罪的，对于教唆犯应当从重处罚。**

**刑法第一章**



**一、刑法的概念**

**刑法——为了维护国家、社会和公民的利益，国家颁布的规定犯罪及其法律后果的法律规范的总称。**

**（一）刑法的第一个核心研究内容——定罪**

**（二）刑法的第二个核心研究内容——量刑**

**二、我国刑法的任务**

**(1)保卫人民民主专政的政权和社会主义制度。严厉打击危害国家安全的犯罪行为 。**

* **如分裂祖国罪，颠覆政权罪，间谍罪等。**

**(2)保护公共财产和公民私人所有的合法财产。**

* **如盗窃罪，抢劫罪，诈骗罪等。**

**(3)保护公民的人身权利、民主权利和其他权利。**

* **如故意杀人罪，故意伤害罪，强奸罪，侵犯公民通讯自由罪，破坏选举罪。**

**(4)维护社会秩序和经济秩序。**

* **如危害公共安全各种罪行，妨害公务罪，聚众扰乱社会秩序罪，非法侵入计算机系统罪。**

**刑法基本原则是贯穿于全部刑法规范和刑法适用中的准则，是刑法基本精神的体现，对刑事立法和刑事司法有巨大的指导意义。**

**罪刑法定原则** **适用刑法人人平等原则 罪刑相适应原则**

**一、罪刑法定原则**

**（一）罪刑法定原则的含义**

**法无明文规定不为罪，法无明文规定不处罚 。**

**——我国《刑法》第3条规定：法律明文规定为犯罪行为的，依照法律定罪处刑；法律没有明文规定为犯罪行为的，不得定罪量刑。**

**（二） 罪刑法定原则的历史由来**

* **罪刑法定原则是欧洲资产阶级革命时期反对封建司法制度的非法专横，限制国家（法官）的恣意,特别是反对罪刑擅断主义的产物，其目的在于避免国家滥用刑罚权侵犯公民人权。**

**（三）罪刑法定原则在我国刑事立法及司法中的主要体现**

**第一，反对类推制度**

* **类推——对于法律没有明文规定的行为，比附援引与其性质相类似的刑法条文，适用于该行为，将其定罪处刑。**

**第二，反对重法溯及既往**

* ——**即禁止事后法，新刑法对于在其没有颁布实施之前的行为，如果新刑法认为此行为构成犯罪或者新的刑法对此行为判处刑罚更重的，则新的刑法不能适用于其生效以前发生的该犯罪行为。**

**二、适用刑法人人平等原则**

**《中华人民共和国刑法》第四条　对任何人犯罪，在适用法律上一律平等。不允许任何人有超越法律的特权。**

**三、罪刑相适应原则**

**《中华人民共和国刑法》第五条　刑罚的轻重，应当与犯罪分子所犯罪行和承担的刑事责任相适应。**

**以故意伤害罪为例，根据不同情况可以判处管制、拘役、有期徒刑、无期徒刑或者死刑。**

* **构成故意伤害罪的，可以根据下列不同情形在相应的幅度内确定量刑起点：  
  　　(1)故意伤害致一人轻伤的，可以在二年以下有期徒刑、拘役幅度内确定量刑起点。  
  　　(2)故意伤害致一人重伤的，可以在三年至五年有期徒刑幅度内确定量刑起点。  
  　　(3)以特别残忍手段故意伤害致一人重伤，造成六级严重残疾的，可以在十年至十三年有期徒刑幅度内确定量刑起点。依法应当判处无期徒刑以上刑罚的除外。**

**1.我国刑法的属地管辖权**

**——凡在中华人民共和国领域内犯罪的，除法律有特别规定的以外，都适用本法。**

**（1）领域：包括领陆、领空、领水和浮动领土（即我国的船舶和航空器）**

* **凡在中华人民共和国领域内犯罪的，除法律有特别规定的以外，都适用本法。**

**（2）法律有特别规定的：**

**第一，享有外交特权和豁免权的外国人的刑事责任，通过外交途径解决 。**

**第二，香港和澳门地区不适用《中华人民共和国刑法》**

**（3）犯罪：**

**犯罪行为或者结果有一项发生在中华人民共和国领域内的，就认为是在中华人民共和国领域内犯罪 。**

**2. 我国刑法的属人管辖权**

**——中华人民共和国公民在中华人民共和国领域外犯本法规定之罪的，适用本法，但是按本法规定的最高刑为三年以下有期徒刑的，可以不予追究。**

**中华人民共和国国家工作人员和军人在中华人民共和国领域外犯本法规定之罪的，适用本法 。**

**3. 我国刑法的保护管辖权**

**——外国人在中华人民共和国领域外对中华人民共和国国家或者公民犯罪，而按本法规定的最低刑为三年以上有期徒刑的，可以适用本法。**

**4. 我国刑法的普遍管辖权**

**——对于中华人民共和国缔结或者参加的国际条约所规定的罪行，中华人民共和国在所承担条约义务的范围内行使刑事管辖权的，适用本法。**

***二、刑法的时间效力***

**刑法的时间效力，是指刑法的生效时间、失效时间以及对刑法生效前所发生的行为是否具有溯及力的问题。**

**(一)刑法的生效时间**

**刑法的生效时间与其他法律的生效时间相似，主要有两种方式：一是从公布之日起生效。二是公布之后经过一段时间再施行，这是世界上多数国家关于刑法生效时间的通行作法。**

**（二）刑法的溯及力**

**刑法的溯及力，即刑法生效以后，对于其生效以前未经审判或者尚未确定的行为是否适用的问题。如果适用，就是有溯及力；如果不适用就是没有溯及力。**

* **——从旧兼从轻原则**

**第一，旧法不认为是犯罪，而新法认为是犯罪的，适用旧法。比如刑法第九修正案（2015年11月1日）生效之前的替考罪等。**

**第二，旧法认为是犯罪，但新法不认为是犯罪的，只要这种行为未经审判或者判决尚未确定，就应当适用新法。比如流氓罪等。**

**第三，旧法处刑比新法处刑重，则应适用新法，修订后的刑法具有溯及力。这便是从轻原则的体现。**

**总而言之，新刑法不认为是犯罪或者处刑较轻的，适用新刑法，对新法生效前的行为有溯及力。 ——从旧兼从轻原则**