

指两人以上共同故意犯罪

部分行为，整体责任

最广义的共犯：既包括总则所说的共犯也包括分则里面的共犯。包括必要共犯～分则规定的共同犯罪 和 任意共犯。

对总则规定的共犯处罚依据～修正的构成要件

对分则规定的共犯的处罚依据～分则的基本构成要件。

必要共犯有两类：对合犯、多重犯

对合犯：AB结对，有a必有b。分为：共同对合～ab对合，ab都为犯罪、片面对合～不属于共同犯罪，有一方不是犯罪，例如销售假冒伪劣产品行为和购买假冒伪劣产品行为。

多重犯：聚众犯罪，其中的首要分子不一定是主犯。

广义的共犯：总则里面规定的共犯～任意共犯：实行犯～实施了刑法中构成要件行为的、非实行犯～帮助犯和教唆犯～狭义的共犯

如果没有特别说明：共同犯罪～任意共犯。共犯～非实行犯～狭义共犯。

共同犯罪的本质：两人以上共同故意犯罪。

部分犯罪共同说：1.法条的重合：两人准备一起犯罪，甲教唆乙盗窃，但乙却盗窃枪支，甲乙在盗窃范围内重合。甲构成盗窃罪的教唆既遂，乙构成盗窃枪支。

2.规范重合：同类法益在轻的范围内重合，甲教唆乙盗窃，乙却实施了抢劫，甲教唆既遂，盗窃跟抢劫在盗窃的范围内重合。

3.转化犯：甲乙去盗窃，乙却实施了抢劫，甲乙在盗窃的范围内重合。

共同正犯：两人出于共同故意，实施了共同犯罪行为

不成立共同正犯：1.共同过失～不成立共同犯罪：两人推石头玩，不小心把人砸死，两人不构成共同犯罪，都构成过失犯罪。我国共同过失情形下存在法律漏洞。2.故意和过失～不成立共犯，武警看犯人，打瞌睡，犯人脱逃。3.同时犯～不成立共犯～同时同地实施，缺乏犯意的交流和联络，商店着火了，我从东边抢，你从西边抢，相逢一笑。3.实行过限，两人实施盗窃，一人单独实施强奸，强奸者单独承担强奸责任。

间接正犯：利用非共犯的第三人实施犯罪。本质是把别人当枪使，而你和枪不成立共犯。

1.利用无刑事责任能力人～

2.利用合法行为～甲诬告陷害乙杀人，甲构成诬告陷害罪，但也构成间接故意杀人

3.利用他人的过失行为～甲乙上山打猎，甲看见丙在前面，对乙说前面有熊，快开枪，乙开枪打中丙。

4.利用有故意的工具

4.1利用非重合的他罪～甲叫乙去砸丙家的屏风，甲知道丙喜欢在屏风后面午休，乙砸屏风的时候砸中丙，致使丙死亡，甲乙构成毁坏财物罪的共犯，甲单独构成故意杀人罪的间接正犯。

4.2利用有特殊目的的工具～甲让乙把淫秽物品发给客户，对乙说，别收钱，其实已经收钱，甲和乙在传播淫秽物品罪中构成共犯，同时甲还单独构成传播淫秽物品牟利罪的间接正犯。甲明知妻子有血友病，对乙说去教训一下他老婆，老婆流血不止而是，乙构成故意伤害致人死亡，甲构成故意杀人罪的间接正犯，甲乙在故意伤害罪的范围内构成共犯。

4.3在身份犯的情况下利用无身份的工具～领导利用老婆收钱，如果老婆知情，构成共犯，如果不知情，当成受贿的工具。

4.4利用不为罪的情形～相约自杀，开心的走了。张三喝了几斤白酒，在楼上要跳楼，李四在楼下大喊跳下来。

间接正犯的限制：间接正犯也是一种实行犯。

没有身份者，不构成身份犯的间接正犯。

一个女的教唆十岁的孩子强：传统认为强奸罪是身份犯，是性犯罪，现在不认为是身份犯，是暴力、性行为。女的构成强奸的间接正犯。

正犯：实行犯，实施了构成要件的人

帮助犯：非实行犯，帮助犯和教唆犯

共犯从属说：只有当实行犯进入了实行阶段，帮助犯才构成犯罪～张三为李四杀人提供了一把菜刀，半路上李四摔伤，刀掉坑里，李四也无法再杀人，李四构成故意杀人的预备，张三不构成犯罪。

不需要从属到责任能力，只要从属到违法层面就可以了。

帮助犯：本质是强化犯意，包括物理性强化，也包括心理性强化。主观上要有强化犯罪的故意，客观上要有实际的帮助行为，包括物理和心理的帮助，不需要起到客观上的物理性影响，只要起到心理性影响就行了。张三给李四一个锦囊，让李四杀人过程中不顺利就打开，过程很顺利，李四杀人完毕回家之后打开，上面写着，快跑。锦囊起到了心理上的影响作用，张三构成故意杀人罪的帮助犯。主观上想帮助犯罪，客观上没帮上忙：张三想盗窃，让李四去拿钥匙，李四寄错了地址，李四构成帮助犯的未遂。

事先通谋的事后帮助：张三盗窃，之前，李四告诉张三你尽管去偷，我负责销赃，李四以盗窃罪论处。

中立的帮助行为：日常生活中的帮助行为不构成犯罪～张三去李四商店买刀，张三杀气腾腾，李四感觉不妙，但还是把刀卖给张三，当晚张三杀了十个人，李四不构成犯罪。

教唆犯：本质：创造犯意。对象：达到刑事责任能力的人，如果教唆不满十四周岁的人～间接犯罪。注意：教唆十五岁的小孩盗窃，还是认为两者之间共同犯罪，只是小孩责任阻却。

主观上创造他人犯罪意图的故意，客观上有创造他人犯罪意图的行为。

教唆过失和过失教唆都不构成犯罪。例如教唆过失交通肇事～过失教唆引起犯意～都不构成犯罪

教唆未遂的处理：教唆张三杀人，张三没有去，或者张三去盗窃

相关学说：教唆独立说：只要教唆，一律犯罪，教唆成功了～既遂，没成功～未遂。

教唆从属说：只有当实行犯进入到实行阶段，才构成教唆。

教唆犯和帮助犯的区别：本质：教唆是创造犯意，帮助是强化犯意。

不作为的教唆：不作为行为的作为义务相当于一种身份犯，所以没有身份的人不构成身份犯的实行犯，但可以构成身份犯的教唆犯或帮助犯。张三把李四撞倒了，正在考虑要不要去救，王五旁边过劝张三别救了，结果张三真的不救了，张三构成故意杀人的不作为犯罪，王五构成故意杀人罪的教唆犯。

共同犯罪人的责任：按照在犯罪中的作用分为：主犯、从犯、胁从犯

按照在犯罪中的分工分为：实行犯、帮助犯、教唆犯。

实行犯不一定是主犯，教唆犯不一定是主犯，帮助犯不可能是主犯。

主犯：犯罪中起主要作用，犯罪集团的首要分子不一定是主犯。

黑社会性质中的首要分子对黑社会集团的全部犯罪承担责任。但是也要符合主客观相统一原理。如果黑社会集团的犯罪份子犯的罪超过了集团整体意志，集团不承担责任。

从犯：共同犯罪中起次要作用或辅助作用，包括实行犯、帮助犯，应当从轻减轻或免除处罚。

胁从犯：间接正犯中的被利用工具中没有选择的自由，胁从犯有选择的自由。

几种特殊共犯

1.承继共犯：也叫事中共犯，按照部分行为整体责任原则。犯罪结束了，事后独立犯罪，没结束承继共犯。继续犯：既遂之后不法状态还在继续。承继的共犯承担责任的范围：如果前行为是单一行为，共同责任，如果前行为是复合行为，按照主客观统一原则。例如：张三去抢劫，把被害人揣成重伤，李四中途加入，则李四只对抢劫负责任。

2.结果加重犯的共犯：只要主观上对结果加重犯的结果有过失，客观上对结果有贡献力，就成立结果加重犯的共犯。例如：张三李四去抢劫，张三望风，李四在抢劫过程中忽然发狂，把人给杀了，张三主观上有抢劫致人死亡的过失，客观上对抢劫致人死亡有贡献力，所以张三成立抢劫致人死亡的共犯。相约一起去伤害别人，过程中一方忽然杀人，也一样。如果两人相约盗窃，一方望风，一方盗窃把人杀了，望风的一方对死亡不承担责任，因为法律没有规定盗窃致人死亡。

3.片面共犯：本质是我在帮你一起干，但你却不知道。犯意的单向交流。例如：张三盗窃被李四追逐，王五看到故意绊倒李四，张三以为王五不小心自己绊倒，上去把王五杀了，王五应当构成故意杀人的共犯。通说认为，片面的帮助犯应当构成犯罪，以帮助犯论处。除了片面帮助犯还有片面实行犯：张三投毒五克，李四在张三不知情下也投毒五克。和片面教唆犯：张三把李四老婆的头和别人的裸照合在一起给张三看，引起张三的犯意。通说认为：片面实行犯和片面教唆犯都以片面帮助犯一样的处理原则。

4.非实行行为的实行犯：分则中对非实行行为的独立规定。预备行为被独立化：

组织领导参加恐怖活动组织罪～再次扩张：组织恐怖活动组织罪。共犯行为的实行犯：教唆犯独立，帮助犯独立：帮助恐怖犯罪活动罪、协助卖淫罪。按照分则条款处理。

共犯和身份：定罪身份：贪污罪的主题是国家工作人员，没有身份的人不能成立实行犯，但可以成立帮助犯和教唆犯，量刑身份：量刑身份只及于自身不及于他人：国家机关工作人员非法拘禁，从重处罚，同案其他非国家机关工作人员不用从重处罚。

共犯的脱离：共同犯罪原则上一人既遂，全体既遂。除非成功有效切段对共犯的影响才能成立中止。只有帮助犯才可能出现脱离，其他不能。切段物理性影响和心理性影响。

主观上不想脱离，客观上脱离了，例如：张三配钥匙寄给李四盗窃，但李四没收到，切断了物理和心理影响。张三未遂。