

第五章 构成要件符合性 (大陆法系)

第一节 犯罪的概念和本质

一、起源

构成要件来源于中世纪意大利的纠问程序中的corpus delicti(犯罪事实)概念。

一般纠问：确证犯罪事实是否存在，与特定行为人无关的一种外部的客观实在；

特别纠问：针对特定的嫌疑人进行纠问。

第一节 构成要件概述

二、概念

构成要件指刑罚法规中所规定的违法、有责值得处罚的行为类型或定型。（大谷实）

狭义的构成要件指立法者就个别犯罪行为构成的犯罪事实经过类型化、概念化、抽象化与条文化，而规定于刑法分则或刑法中的具有刑罚的法律效果的条文中，以作为可发行未的前提要件。（林山田）

第一节 构成要件概述

二、概念

构成要件是对个别犯罪行为的抽象化。
构成要件是把违反法律规范的不同犯罪类型化。

构成要件就是刑罚法规所规定的犯罪类型。

第一节 构成要件概述

三、机能

（一）保障人权机能

构成要件是刑罚法规规定的犯罪类型，是犯罪的类型或定型，因而只要行为不符合刑罚法规中规定的犯罪类型，即使有任何处罚的要求也不能被处罚。该机能来自于构成要件对犯罪行为的定型化或法定化本质。

第一节 构成要件概述

三、机能

（二）犯罪个别化机能

不同犯罪在构成要件上的内容不同，将他们区分为不同的犯罪，使犯罪个别化成为可能。

第一节 构成要件概述

三、机能

（三）违法推定机能

构成要件是犯罪成立的第一要件，违法性是接续其后的要件，行为只要不符合构成要件，就不必对其进行违法性的判断，当行为符合构成要件，原则上可以推定违法性的存在，只有在行为具有阻却违法事由的情况下才不构成犯罪。即只要行为符合构成要件，事实上就可以推定行为的违法性。

第一节 构成要件概述

三、机能

（四）限制故意机能

刑法以处罚故意犯罪为原则，以处罚过失犯罪为例外，因而原则上没有故意就不成立犯罪。故意意指对于符合构成要件的客观事实及其现实意思的认识，因此，构成要件决定成立故意所必要的事实范围。

第一节 构成要件概述

四、学说

（一）行为构成要件说

构成要件是与法的价值判断相分离的、纯粹形式的、记叙的、价值中立的行为类型。（贝林）

构成要件是违法性的表征，是违法性的认识根据。（迈耶）

构成要件符合性与违法性的关系是形式与实质的关系。（曾根威彦）

第一节 构成要件概述

四、学说

（二）违法类型说

违法意指对法益的侵害或者威胁，构成要件则是众多的行为中，将值得作为犯罪给予特别处罚的类型性的法益侵害与威胁，并以法的形式规定下来的东西。构成要件是违法性存在的根据，符合构成要件的行为只要不存在违法阻却事由，即是违法行为。（麦兹格）

第一节 构成要件概述

四、学说

（三）违法有责类型说

犯罪的实体是违法行为、行为者对此负道义上的责任的行为，是违法且有责的行为类型。但是要成为可罚行为的话，要依据特殊的刑法条文的规定。刑法各条文所规定的特殊的、类型的违法、有责的行为即是构成要件。（小野清一郎）

判断犯罪成立与否：构成要件符合性→违法阻却→责任构成要件符合性→责任阻却（西田典之）

第一节 构成要件概述

五、分类

（一）基本的构成要件和修正的构成要件

基本的构成要件指刑法分则或各种具体的刑罚法规中，针对单独行为人实现犯罪形式所规定的全部构成要件。这种构成要件通常是以单独犯、既遂的形式进行规定。

修正的构成要件，以基本的构成要件存在为前提，就行为的发展阶段或复数行为者的参与形态，对基本构成要件进行修正之后所设计的犯罪类型，主要指预备犯、阴谋犯、未遂犯及共犯等。

第一节 构成要件概述

五、分类

（二）封闭的构成要件和开放的构成要件

封闭的构成要件指刑法法规对构成要件要素的规定是完整的、详尽的，不需要法官加以补充。

开放的构成要件指刑法法规对犯罪构成要件要素的规定并不完整，需要法官通过实质判断加以补充才能确定构成要件的符合性。开放的构成要件主要发生在过失犯和不真正不作为犯の場合。

第一节 构成要件概述

五、分类

（三）积极的构成要件和消极的构成要件

积极的构成要件指积极地显示犯罪成立的要件。

消极的构成要件指刑法条文中消极否认犯罪成立的表述。（形式上的消极构成要件）

消极构成要件是阻却违法判断的各种事情，即违法阻却事由。（实质上的消极构成要件）

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/558016101011006117>