

学校编码：10384

分类号_____密级

学号：X2013120115

UDC

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

被害人特殊体质案件司法认定问题探讨

Discussion on the Judicial Cognizance of the Special
Constitutional Cases of Victims

张 霞

指导教师姓名：陈晓明教授

专 业 名 称：法律硕士

论文提交日期：2017年3月

论文答辩时间：2017年 月

学位授予日期：2017年 月

答辩委员会主席：

评 阅 人：

2017年 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

内容摘要

在某些刑事案件尤其是伤害类的案件中，被告人对被害人实施了危险程度较低的行为（既可以是言语刺激行为也可以是肢体行为），如果该行为作用于非特殊体质人通常不会产生严重的后果，但由于被害人具有某种特殊体质，被告人的行为与被害人的特殊体质相结合发生了被害人受伤或死亡的结果。在该种情况下，问题接踵而至：因果关系认定方面，究竟如何判断被告人的这种危险程度较低的行为与严重后果之间的因果关系，刑法因果关系的成立与否是否受被害人特殊体质的影响，所产生的被害人受伤或死亡的严重后果该不该归咎于被告人的行为？被告人的主观恶性的甄别方面，该如何区分该类案件是出于行为人何种罪过，是故意、过失还是无罪过？如果认定了被告人的行为构成了某种犯罪，被害人的特殊体质对刑罚的裁量有无影响，存在多大程度的影响？由于对上述问题的判断和认识上存在分歧，法院对此类案件的裁判存在着此罪与彼罪、有罪与无罪以及量刑的不统一的现象。因此，对以上问题进行慎重思酌，有利于公正解决被害人特殊体质案件的司法认定问题。

本文将从中国裁判文书网中搜集部分典型的与被害人特殊体质有关的司法案例，结合案例分析被害人特殊体质案件司法裁判同案异判现象的根源，并试图从定罪和刑罚裁量两个方面来解决被害人特殊体质案件司法裁判之困惑问题。定罪方面，本文尝试着从刑法因果关系的认定方面、行为人主观恶性的甄别方面以及实行行为的暴力程度分析方面对定罪问题进行解惑：首先运用条件理论、相当因果关系学说和客观归责理论对行为和结果之间是否存在因果关系进行分析认定；其次，通过客观行为来反溯行为人的主观心态，注意区分犯罪故意中的“明知”因素，注重审查过失内容中的预见义务和预见能力，并运用“修正的客观说”来判断预见能力，以此来甄别行为人的主观恶性；第三，以被告人的实行行为暴力程度为切入点被害人特殊体质案件的归责问题及主观恶性问题进行分析。刑罚裁量方面，视特殊体质对量刑的影响程度大小并结合案件具体情况以决定是否将被害人特殊体质作为酌定量刑情节予以考虑，由此争取做到对被害人特殊体质案件中的被告人公正的定罪量刑。

关键词：特殊体质；因果关系；定罪量刑

ABSTRACT

In some criminal cases especially the injury cases, the defendant carried out less dangerous behavior on the victim (both verbal stimulation behavior and physical act can be), if the act applies to non special constitution of people usually do not have serious consequences, but because the victim has some kinds of special physical constitution, the combination of special constitution and the defendant's behavior may cause death or injury results. In this situation, questions are coming one by one: In the aspect of causation, how to judge the causal relationship between the less behavior and serious consequence? Does the special constitution affect the establishment of criminal causal relationship? The serious injury or death consequences of the victim should or should not be blame on the defendant's behavior? In the respect of the defendant's subjective malignant, how to distinguish the defendant is intentional, negligent or innocent? If the defendant's behavior constitutes a crime, does the special constitution have influence on the discretion of the penalty? If it does, to what extent? Because of discrimination of the above issues, the court has different ideas in this crime or the crime, guilt or innocence ,and sentencing is not uniform. Therefore, it is helpful to solve the problem of judicial determination of the special constitution cases of the victim.

This paper will collect some related typical judicial cases of victims with special constitution from the Chinese referee network, combined with cases to analysis the source of uniform sentencing phenomenon, and tries to solve the confusion of judicial adjudication in cases of special physical constitution of victims from two aspects of conviction and sentencing. In the conviction, this paper attempts to analyze and identify the conviction from criminal causal relationship, subjective malignant and the degree of behavior's violence: Firstly, using condition theory, causal relationship theory and objective imputation theory to identify the relationship between behavior and result; Secondly, observes subjective state of mind through the objective behavior , pay attention to the "knowing" factors of intentional crime , focus on the

review of fault content in the foreseeable obligations and foresight, and use the “Modified objective theory” to determine the ability to foresee, in order to identify the perpetrator's subjective malignant; Thirdly, from the perspective of the behavior's violent degree of defendant to view the imputation and subjective malignant problems. In the aspect of penalty discretion, combined with the special constitution's influence on sentencing and the specific situation of the case so that to determine whether take the special constitution of the victim into discretionary of sentencing consideration or not, thus to strive for the defendant in the case of the special constitution of victim justice conviction and sentencing.

Key Words: Special Constitution; Causality; Conviction and Sentencing

目录

第一章 被害人特殊体质案件概述	1
第一节 被害人特殊体质案件的涵义	1
一、被害人特殊体质案件的界定.....	1
二、与一般案件相比所具有的特征.....	3
第二节 被害人特殊体质案件常见类型归纳	4
一、故意伤害类案件.....	5
二、过失致人死亡类案件.....	5
三、非法行医、医疗事故类案件.....	6
四、意外事件.....	6
第二章 被害人特殊体质案件司法裁判之困惑.....	7
第一节 同案异判现象	7
一、有罪与无罪.....	7
二、此罪与彼罪.....	8
三、量刑差异.....	9
第二节 造成同案异判现象之主要缘由	10
一、因果关系认定方面.....	10
二、主观恶性甄别方面.....	11
三、行为的暴力程度分析方面.....	11
第三章 被害人特殊体质案件定罪问题之解惑.....	13
第一节 行为与结果之间的因果关系认定	13
一、条件理论解决归因问题.....	13
二、相当因果关系学说的弊端.....	14
三、客观归责理论的“归责”	15
第二节 行为人主观恶性的甄别	17
一、由客观行为反溯主观心态.....	18

二、主观故意的认定.....	18
三、主观过失内容的审查.....	20
四、主观心态证据审查的一般步骤.....	21
第三节 实行行为的暴力程度分析	21
一、故意伤害罪中“伤害”的理解.....	22
二、一般暴力行为与伤害行为的界定.....	23
三、类型化分析被害人特殊体质案件的定性问题.....	26
第四章 被害人特殊体质案件刑罚裁量之解惑.....	29
第一节 被害人特殊体质对量刑的影响力	29
一、特殊体质对量刑的作用.....	29
二、将特殊体质纳入量刑情节予以考量.....	30
第二节 被害人特殊体质案件量刑分析	31
一、过失致人死亡类案件.....	31
二、故意伤害类案件.....	32
三、非法行医类、医疗事故类案件.....	33
结 语.....	34
参考文献	35

CONTENTS

Chapter 1 An overview of the special constitution cases.....	1
Subchapter 1 The meaning of the special constitution cases	1
Section 1 The definition of special constitution cases of victims	1
Section 2 Compared with the general case	3
Subchapter 2 The common types of special constitution cases	4
Section 1 Intentional injury cases	5
Section 2 Cases of wrongful death.....	5
Section 3 Illegal medical practice, medical malpractice cases	6
Section 4 Accidents.....	6
Chapter 2 The confusion of the judicial judgment of the special constitutional cases	7
Subchapter 1 co-different sentence phenomenon	7
Section 1 Guilt and innocence	7
Section 2 This or that kind of crime.....	8
Section 3 Disparity in sentencing	9
Subchapter 2 The main reason causing co-different sentence phenomenon .	10
Section 1 Causal identification	10
Section 2 Subjective malignant screening	11
Section 3 Behavioral analysis of violence	11
Chapter 3 The conviction of the special constitution case FAQ	13
Subchapter 1 The causality between behavior and consequence	13
Section 1 Theory of problem solving.....	13
Section 2 The defects of the theory of equivalent causation.....	14
Section 3 The imputation of objective imputation theory.....	15
Subchapter 2 The subjective malignant screening of the actor	17
Section 1 The objective behavior of the abductive subjective state of mind..	18

Section 2 Determination of subjective intent.....	18
Section 3 Review of subjective fault	20
Section 4The general steps of subjective evidence examination.....	21
Subchapter 3 Determination of the degree of violence.....	21
Section 1 The understanding of "injury" in the crime of intentional injury ..	22
Section 2 The definition of general violence and injury	23
Section 3 A qualitative analysis of the case of the special constitution cases of victims.....	26
Chapter 4 the penalty of the special constitution cases.....	29
Subchapter 1 The influence of the special constitution of the victim on Sentencing.....	29
Section 1 The effect of special constitution on sentencing.....	29
Section 2 The special constitution into sentencing circumstances to be considered	30
Subchapter 2 Analysis on sentencing of special constitution cases of victims	31
Section 1 Cases of wrongful death.....	31
Section 2 Intentional injury cases	32
Section 3 Illegal medical practice, medical malpractice cases	33
Conclusion	34
References	35

厦门大学博硕士学位论文摘要库

第一章 被害人特殊体质案件概述

第一节 被害人特殊体质案件的涵义

一、被害人特殊体质案件的界定

（一）特殊体质之定义

要研究被害人特殊体质案件，首先要明确什么是特殊体质。而如果要了解什么是特殊体质，必须首先要知晓体质的定义。什么是“体质”？体质的范畴是：“所谓体质，即在遗传学和获得性的基础上，呈现出来的生理机能、人体形态结构以及心理素质方面的相对稳定的、综合的特征，也就是人的质量。”^①虽然在体质前面冠以“特殊”，但必须要承认的是特殊体质也属于体质的范畴，只是它有自己的特殊性。对于特殊体质的定义，我国刑法理论并未有确切的答案，对特殊体质的理解更多的是医学方面的定义。

在生活中，我们对“特殊体质”这一词语并不陌生，例如在百度搜索引擎中键入关键字“特殊体质”，可以得到如下答案：“特殊体质在学术文献中的解释通常分为：一种为过敏型体质，也就是指有的人对药物的反应与常人不同，相对较高，其中有些是由遗传因素导致的，我们称之为特殊体质；还有一部分是‘变态反应’，是指因免疫系统参与而形成的差异。”^②特殊体质的体质特殊性在于，该类体质应当与正常体质的人有所区分，这种特殊性一方面有可能是体内隐藏着某种疾病，例如高血压、冠心病、肝脾异常肿大、对花粉、药物等物质过敏，另一方面也有可能是人们通过肉眼能够观测到的，例如肢体严重残疾者、老年人、显怀孕妇、婴幼儿等等。

通过常见的有关特殊体质的定义，并结合特殊体质的体质“特殊性”，本文认为，刑事案件中的特殊体质的概念是指：体质与身体状况正常的人有所区分，亦即体质方面存在隐藏的或显而易见的异于常人的疾病、缺陷，或是相对于正常人来说较为弱势，在外界因素的作用下与正常人相比更容易发生受伤或死亡的结果

^①连克杰.体质概念分析[J].体育文化导刊,2009, (9): 13.

^②特异体质_百度百科.<http://baike.baidu.com/item/%E7%89%B9%E5%BC%82%E4%BD%93%E8%B4%A8>, 2016-09-14.

的体质。

特殊体质可以根据疾病、年龄及心理分为三类：疾病型特殊体质、年龄型特殊体质和心理型特殊体质。^①疾病型特殊体质常见于被害人患有血友病，或者是心脏功能障碍（例如心律失常、心内膜炎、心包炎、心肌炎、冠心病等），内部脏器异常（肝脏易破裂、脾脏易破裂等），颈椎疾病等等，疾病型特殊体质在被害人特殊体质案件中较为常见。年龄型特殊体质较常见于将婴幼儿、老年人与青壮年相区别，因为婴幼儿、老年人与年轻人相比更容易遭受到外界的伤害。心理型特殊体质更常见于心理患有特殊疾病的人，通常表现为心理承受能力较弱，心理状态抗击打能力较差，心理健康的人面临突如其来的打击会正常积极的面对，即使消极也是短暂的，但如果某人患有抑郁症或者其他心理疾病，面对挫折、失败等刺激往往无法承受，从而造成意想不到的严重后果。

本文认为，特殊体质还可以根据体质的“特殊性”表现形式不同作出如下分类：显而易见的特殊体质，也就是我们通常所说的正常人用肉眼可以观测到的体质，例如被害人是显怀孕妇，再比如弱不禁风的老年人、婴幼儿，也有可能是肢体方面存在缺陷的残疾人。相对于显而易见的用肉眼可以观测到的特殊体质，有些特殊体质具有隐蔽性，通常人们用肉眼观测不到，即隐性的特殊体质，该种特殊体质在被害人特殊体质案件中较为常见，例如被害人往往患有某种被告人用肉眼观测不到的疾病，常见于心脏方面的疾病、颈椎疾病、高血压、肝脾脏异常等等。

（二）被害人特殊体质案件之概念

知道了什么是“特殊体质”，那么结合上述有关特殊体质的定义和特征，我们可以将被害人特殊体质案件的定义总结为：在某些刑事案件中尤其是伤害类的刑事案件中，被告人对被害人实施了危险程度较低的行为，该行为通常情况下不会产生被害人受伤或死亡的结果，但由于被害人具有某种特殊体质（如疾病或生理缺陷等），被告人的行为与被害人的特殊体质相结合发生了被害人受伤或死亡的结果，我们将该类案件称之为被害人特殊体质案件。

例如，高铭暄、马克昌主编的《刑法学》中所举的某案例：甲、乙均系在校高中生，二人在上体育课时一起打篮球，后双方因琐事发生争执，甲愤怒至极朝

^①胡文磊.被害人特异体质影响刑法因果关系若干理论问题研究（硕士学位论文）[D].长春：吉林大学，2011.4-5.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库