

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 13620091150222

UDC _____

《激情犯的罪与罚研究》

厦门大学

硕士学位论文

激情犯的罪与罚研究

Studies on Passionate Criminal's Conviction and Penalty

张晶

张晶

指导教师
陈晓明教授

指导教师姓名: 陈晓明教授

专业名称: 刑法学

论文提交日期: 2012年4月

论文答辩时间: 2012年 月

学位授予日期: 2012年 月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

厦门大学

2012年 月

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

内容摘要

随着社会的发展，“激情犯罪”越来越频繁地出现在现实社会生活中，并被看作是对某一犯罪行为人从宽处罚的理论依据。但是，由于我国对激情犯罪缺乏系统的理论研究和明确的法律规定，以至于社会公众对激情犯罪的理解存在模糊之处。本文借鉴国外刑法中激情犯罪的立法现状和理论研究，结合国内学者的研究成果，立足于刑法的基础理论，对激情犯罪的相关问题进行了梳理、分析，以期抛砖引玉，对我国激情犯罪理论研究的完善以及对激情犯罪的刑事立法和司法工作略尽绵薄之力。

本文除前言与结论外，分为四章：

第一章首先以激情犯罪的立法沿革为线索，介绍了激情犯罪的刑法起源以及现行的刑事立法，并对激情犯罪构成要件和性质的变迁及论争进行了分析。

第二章围绕着刑事责任能力状态和罪过形式对激情犯的刑事责任进行了分析。不同于我国大多数学者对激情犯限制刑事责任能力状态和“故意”罪过形式的简单认定，本章结合刑事责任能力和罪过形式的相关理论，详细介绍了激情犯的刑事责任能力状态和罪过形式。

第三章关注激情犯的刑罚裁量——激情犯从宽处罚的刑罚原则及从宽处罚的理论依据。在该章笔者详细探讨了理论界和相关刑事立法关于激情犯刑事处罚的不同立场，并进一步对相关立法中激情犯从宽处罚的理论依据进行了分析和探讨。

第四章就我国刑法中对激情犯罪进行立法提出了作者的建议。本章介绍了我国刑法等相关法律文件对激情犯罪的态度及其不足之处，并结合激情犯罪与罚的理论，提出了我国刑法对激情犯罪进行立法的价值取向、立足点及立法建议，期望对我国刑法中激情犯罪的立法有所裨益。

关键词：激情犯罪；刑事责任；刑罚裁量

ABSTRACT

With the development of society, the crime of passion has appeared in real life more and more frequently, and been viewed as the theoretical basis for lenient punishment of a crime. However, in our country, because of lacking systematic theoretical study and clear legal rules, there are ambiguities in the public understanding on crime of passion. So in this article, by learning from foreign legislative situation and theoretical study, combined with domestic research results, and based on the basic theory of Criminal Law, the relate discusses has been sorted out and analyzed, so as to contribute to the improvement of theoretical study as well as legislative and judicial work.

In addition to the preface and conclusion, this article consists of four chapters:

The first chapter introduces its origin of Criminal Law and the current criminal legislation, and has an analysis on the constituent elements and the change and controversy of its nature, with the legislative history of crime of passion as a clue.

The second chapter analyzes the criminal responsibility according to the ability state and sin form of the passionate criminal. Unlike the simple identify on the ability state and sin form, this chapter describes them in detail combined with the related theory.

The third chapter focuses on the penalty of passionate criminal, that is, the penalty principle and theoretical basis of lenient punishment. In the chapter, the author discusses in detail the different positions of both theory academia and criminal legislation on the passionate criminal punishment, and further analyzes the relevant legislation and theoretical basis of the lenient punishment.

In the fourth chapter, there are author's proposals for the legislation on crime of passion. It describes the attitudes and inadequacies of criminal law and other relevant law on crime of passion, and also, combined to the theory of

crime and punishment; it puts forward the value orientation, theoretical basis and proposals of legislation, hoping to be beneficial to the legislation of crime of passion.

Key words: crime of passion; criminal responsibility; criminal penalty

廈門大學博碩

目 录

前 言	1
第一章 激情犯罪的界定	3
第一节 激情犯罪的立法沿革	3
一、激情犯罪的刑法起源	3
二、激情犯罪的刑法规定	4
第二节 激情犯罪的认定	5
一、激情犯罪的构成	5
二、激情犯罪的性质	11
三、激情犯罪的辨析	14
第二章 激情犯的刑事责任	17
第一节 激情犯的刑事责任能力	17
一、以刑事责任能力的内容为依据	17
二、以刑事责任能力的认定标准为依据	19
第二节 激情犯的罪过形式	22
一、激情犯罪过形式的刑法规定	22
二、激情犯罪过形式的理论分析	23
第三章 激情犯的刑罚裁量	28
第一节 激情犯的刑罚原则	28
一、学界的观点争讼	28
二、刑事立法的立场	30
第二节 激情犯从宽处罚的理论依据	31
一、相关立法的剖析	32
二、理论依据的探究	34

第四章 我国刑法中激情犯情节法定化的思考	38
第一节 我国相关法律文件中激情犯罪之影像	38
一、我国相关法律文件关于激情犯罪情节的态度	38
二、我国相关法律文件关于激情犯罪情节态度的缺陷	39
第二节 我国激情犯罪立法的思考	40
一、我国激情犯罪立法的价值取向	40
二、我国激情犯罪立法的立足点探析	41
第三节 我国刑法中激情犯罪的立法建议	44
一、立法方式的选择	44
二、立法的具体规定	44
结论	46
参考文献	47

厦门大学博硕

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Definitions of Crime of Passion.....	3
Subchapter 1 The Origin of Crime of Passion.....	3
Section 1 Legislative History of Crime of Passion	3
Section 2 Rules in Criminal Law of Crime of Passion	4
Subchapter 2 Identification of Crime of Passion.....	5
Section 1 the Composition of Crime of Passion	5
Section 2 the Nature of Crime of Passion	11
Section 3 Analysis on Crime of Passion	14
Chapter 2 Analysis On Criminals' Responsibility.....	17
Subchapter 1 Passionate Criminals' Ability of Criminal Responsibility	17
Section 1 Based on the Content of Criminal Responsibility	17
Section 2 Based on the Identification Standards of Criminal Responsibility	19
Subchapter 2 Passionate Criminals' Sin Forms	22
Section 1 the Rules in Criminal Law.....	22
Section 2 the Theoretical Analysis.....	23
Chapter 3 Penalty of Passionate Criminal	28
Subchapter 1 Penalty Principle for Passionate Criminal	28
Section 1 Positions of Theory Academia	28
Section 2 Positions of Criminal Legislation	30
Subchapter 2 Theoretical Basis of the Lenient Punishment	31
Section 1 Analysis on the Relevant Legislation	32
Section 2 Study on the Theoretical Basis.....	34

Chapter 4 Thoughts on the Legalization of Crime of Passion in Criminal Law.....	38
Subchapter 1 Images of Crime of Passion in Relevant Laws	38
Section 1 Manner on Crime of Passion.....	38
Section 2 Defect on Crime of Passion	39
Subchapter 2 Thoughts on the Legislation of Crime of Passion.....	40
Section 1 the Value Orientation of Legislation	40
Section 2 the Theoretical Basis of Legislation	41
Subchapter 3 Proposals for the Legislation on Crime of Passion.....	44
Section 1 Choice of Legislative Approach	44
Section 2 Specific Provision of Legislation.....	44
Conclusion.....	46
Bibliography	47

廈門大學博碩

前 言

激情犯罪是指在强烈而短暂的激情推动下实施的爆发性、冲动性的犯罪行为。虽然在我国刑法中并未对激情犯罪做出明文规定，但是我国社会民众对激情犯罪这一字眼却并不陌生。从“马加爵案”到“王斌余案”，都涉及到对激情犯罪的争论，然而 2010 年 10 月 20 日“药家鑫案”中辩护律师关于激情犯罪的辩护再一次将人们的视线聚焦在激情犯罪上：

2010 年 10 月 20 日 22 时 30 分许，西安音乐学院学生药家鑫驾驶陕 A419NO 号红色雪佛兰小轿车从外国语大学长安校区由南向北行驶返回西安市区，当行至西北大学西围墙外翰林南路时，将前方在非机动车道上骑电动车同方向行驶的被害人张妙撞倒。药家鑫下车查看，见张妙倒地呻吟，因担心张妙看到其车牌号后找麻烦，即拿出其背包中的一把尖刀，向张妙胸、腹、背等处捅刺数刀，致张妙主动脉、上腔静脉破裂大出血当场死亡。后西安市中级人民法院以故意杀人罪对药家鑫提起公诉。药家鑫的辩护律师以激情杀人作为辩护理由之一。而西安市中级人民法院则以激情杀人一般是指由于被害人的不当言行引起被告人的激愤而实施杀害被害人的行为，本案被害人张妙从被撞倒直至被杀害，没有任何不当言行为由认定辩护律师激情犯罪的辩护理由不能成立。

激情犯罪本是犯罪学中基于行为人实施违法犯罪行为时的心理动因而界定的一种犯罪类型。但是从 16 世纪开始，许多国家的刑法中都对激情犯罪做出了明确的规定。由此，激情犯罪不再仅仅是犯罪学上的一个概念，同时也成为了规范刑法学中的一个概念。

激情犯罪的刑事立法起源于 16 世纪的英国普通法，其目的是为了减少使用具有严酷性的死刑。因为在最初的英国普通法中，死刑适用于所有非正义的杀人行为。激情犯罪情节的出现使得英国法院对人性悲哀的、天生的弱点做出退让，从而对这种激情犯罪不再适用死刑。^①至 17 世纪激情杀

^① LAURIE J, TAYLOR. Provoked Reason in Men and Women: Heat-of-Passion Manslaughter and Imperfect Self-Defense [J]. UCLA L. Rev, 1986: 33.

人作为一项辩护原则在英国普通法中确立下来。然而，随着法律的发展和演变，激情犯罪规定的构成要件内容遭到了怀疑，以至于起先严格规定的构成要件得到了不同的解释和改变，对于激情犯罪，不同国家甚至同一个国家的不同司法区域都出现了不一致的规定。伴随着对激情犯罪构成要件的争论，激情犯罪辩护的性质也出现了不同的观点，其是属于正当化辩护事由，还是属于免责性辩护事由争论不休。同时，在对激情犯罪构成要件内容和性质的争论过程中，学者们也在寻找着激情犯罪从宽处罚的理论依据。因为激情犯罪作为一项减免刑事责任的情节出现，是源自于当时刑法对于谋杀罪残酷、严厉的刑罚。然而随着刑罚的改革，刑罚的适用变得越来越灵活，即使是谋杀罪也不再适用单一的死刑。于是“残酷、严厉的死刑”不再能够解释为什么激情犯罪需要继续发挥重要作用。^①然而现代大多数国家仍旧在立法中明文规定对激情犯罪从宽处罚。于是，为这个原则寻找一个合理的理论依据成为必然的需要。

不同于国外对激情犯罪进行广泛的刑法理论上的探讨，我国现有关于激情犯罪的研究大多是从犯罪学的视角出发研究激情犯罪的生成和防控机制，或者是仅仅局限于刑法理论中的某一点对激情犯罪的某些具体问题展开论述。本文尝试着从激情犯罪的立法渊源谈起，在分析、界定了激情犯罪的构成要件、性质之后，进一步从理论上探求激情犯的刑事责任能力状况和罪过形式以及在对激情犯刑罚裁量时从宽处罚的理论依据，并进一步阐述我国对激情犯罪进行立法的思考和建议。

^① KEVIN, BENNARDO. of Ordinairiness and Excuse: Heat-of-Passion and the Seven Deadly Sins [J].Cap.UL.Rev, 2007: 36.

第一章 激情犯罪的界定

我国台湾地区著名法学家、犯罪心理学家蔡墩铭认为，社会上有很多犯罪是由于行为人情绪的急剧变化，不能自我控制而导致的，并将由情绪引发的犯罪分为激情犯罪和乡愁犯罪。^①激情犯罪是指行为人在强烈而短暂的激情推动下实施的爆发性、冲动性的犯罪行为，其具体行为包括杀人、伤害、放火等。^②

第一节 激情犯罪的立法沿革

一、激情犯罪的刑法起源

为了充分了解激情犯罪，首先要了解激情犯罪的刑法起源。激情犯罪的刑法规定首先出现在 16 世纪的英国。最初，在英国普通法中，推定所有的杀人行为都是有预谋恶意实施的，并且无一例外的对杀人行为适用死刑。从理论上讲，恶意杀人要求事先有预谋，而在某些情境中，如突然的争吵引发的杀人行为，缺乏事先的预谋。^③同时，在 16 世纪，因为酒后斗殴和为维护被践踏的尊严而导致的杀人案件变得非常普遍，人们认为对这些案件适用死刑是不恰当的和过分的。于是，作为对英国普通法严格而严厉的死刑适用的一种反应，激情犯罪应运而生，并在英国普通法上确立了激情杀人的辩护理由。^④如果被告人能够证明自己的杀人行为是由于充足的刺激所引起的激情而导致的，那么，在这种情况下被告人的恶意就被排除，法官就以激情杀人为由对被告人做出非谋杀罪的判决。^⑤根据普通法的这一基本原则，一个由于受到“充分挑衅”而引发的“激情杀人”行为在罪名上

^① 栗克元, 吕瑞萍. 犯罪心理学[M]. 郑州: 郑州大学, 2009. 150.

^② 吴宗宪. 法律心理学大辞典[M]. 北京: 警官教育出版社, 1994. 334-335.

^③ ROBERT B. MISON. Homophobia in Manslaughter: the Homosexual Advance as Insufficient Provocation [J]. California Law Review, 1992,80:137.

^④ JOSHUA, DRESSLER. Rethinking Heat of Passion: a Defense in Search of a Rationale [J]. The Journal of Criminal Law & Criminology, 1992,73(2) :425.

^⑤ LAURIE J, TAYLOR. Provoked Reason in Men and Women: Heat-of-Passion Manslaughter and Imperfect Self-Defense [J]. UCLA L. Rev, 1986, 33:1684.

可能会被减轻为故意的非预谋杀杀人罪。^①

二、激情犯罪的刑法规定

自 16 世纪英国普通法确立激情杀人以来，经过不断的发展，英美法系和大陆法系的大多数国家和地区的刑法也对激情犯罪进行了明确的规定。然而，不同的国家采取的立法方式有所不同。归纳起来有以下三种方式：

1. 分则式立法。即仅在分则规定某些具体的激情犯罪。美国多数州的刑法确立了激情杀人的地位，以美国《模范刑法典》为例，其第 201 条第 3 款中规定：“本应构成谋杀的行为，是在行为人具有相当理由或者不得已事由而在精神或者情绪极度混乱的影响下实施了杀人行为，可以构成非预谋杀杀人”。对于该相当理由或者不得已事由是否具有合理性，应以一般人在行为人相信存在的情况下所持有的看法为基础予以判断。^②英美法系中某些国家刑法的分则也对激情杀人做出了规定。加拿大刑法第 232 条规定：“因突然挑衅致使情绪激愤而实施杀人行为的，本来可能构成谋杀的有罪杀人可以降为非预谋杀杀人”。新加坡刑法第 30 条(关于谋杀罪的例外)规定：“行为人实施的刑事杀人，是因受到严重而突然的挑衅而失去了自我控制能力致使挑衅者死亡的，不构成谋杀”。相对于英美法系，大陆法系中也不乏在分则中对激情犯罪做出规定的刑事立法。如德国刑法典第 213 条关于故意杀人的减轻情节的规定：“非行为人的责任，而是因为被害人对其个人或家属进行虐待或重大侮辱，致行为人当场义愤杀人，或具有其他减轻情节，处 1 年以上 10 年以上自由刑。”

2. 总则式立法。即在刑法总则中对激情犯罪做出规定。如意大利刑法总则第 62 条（普通减轻情节）中规定：“下列情况不属于犯罪构成要件的或特别减轻情节的，使犯罪变得较轻：……2) 在因他人非法行为造成的义愤状态中做出反应的……”。西班牙刑法总则第 21 条规定：“以下情况减轻刑事责任……；3) 因为能产生冲动、混乱或者其它的类似情感状态的原因或者刺激……”。

3. 混合式立法。即不仅刑法总则对激情犯罪做出概括性的明文规定，

^① [美] 约书亚·德雷斯勒.《美国刑法精解》[M]. 王秀梅译, 北京: 北京大学出版社, 2009. 492.

^② MILLER, EMILY L. (Wo) Manslaughter: Voluntary Manslaughter, Gender, and the Model Penal Code [J]. Emory Law Journal, 2001, 50:665.

而且分则也就某些具体的激情犯罪做出规定。如瑞士联邦刑法总则第 64 条明确规定：“行为人因下列原因之一而行为的，法官可以对其减轻处罚……非法刺激或侮辱造成行为人愤怒或痛苦”。同时其分则第 113 条规定：“根据当时的情况，行为人因可原谅的强烈感情激动或在重大心理压力之下而杀人的，处 10 年以下重惩役或 1 年以上 5 年以下监禁刑”。

由此可见，虽然对激情犯罪进行刑事立法的国家采取的立法方式不同，但是激情犯罪已经引起了大多数国家的关注并其刑法所明文认可。

第二节 激情犯罪的认定

一、激情犯罪的构成

随着激情犯罪理论的产生，刑事立法、司法和理论界面对的一个重要的问题就是确定激情犯罪这一辩护理由适用的条件，即激情犯罪的构成要件。纵观国内外关于激情犯罪的立法、司法实践及理论探讨，构成激情犯罪必须满足以下几方面的要件。

（一）起因要件——充足的刺激

刺激因素，又称激情诱因，顾名思义就是指诱致行为人产生激情的因素。在激情犯罪中，行为人之所以实施犯罪，正是因为受到了被害人强烈刺激的推动。因而，刺激因素是激情犯罪的基础，也是构成激情犯罪的前提。

1. 充足的标准

从广义上讲，他人的一切言行举止都有可能引起行为人激情状态的产生。但是在激情犯罪中刺激因素的标准中却不是如此的宽泛，激情犯罪辩护的第一个要件就在于确定刺激因素是否充足。

然而，对激情犯罪进行立法的不同国家，或者同一国家内部的不同司法区域，对于确定刺激因素是否充足有着不同的标准。

回顾英国关于激情犯罪的立法可知，在很早以前，关于刺激因素是否

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.

廈門大學博碩