

法律版

2009年司法考试辅导用书 配套测试题解

2

刑法

法律考试中心/组编

十年铸就品牌 蝉联畅销榜首

司法考试“白皮书”

“白皮书”与大纲、指定辅导用书衔接配套

全新增值：历年必考考点汇览，大纲新增考点提示

全新修订：覆盖所有考点，突出新增考点；精简题量，提高难度

全新体例：试题难度分级标注，参考答案索引速查



2019 年司法考试辅导用书

配套真题解析

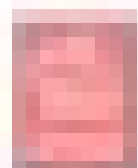
刑 法

（分则部分）

十、诈骗罪 盗窃罪 抢夺罪 抢劫罪

诈骗罪 诈骗罪 “数额较大”

“数额较大”诈骗罪，是指以非法占有为目的，采用虚构事实或者隐瞒真相的方法，骗取数额较大的公私财物的行为。诈骗罪的基本构造为：行为人实施欺骗行为→对方产生错误认识→对方基于错误认识处分财产→行为人取得财产→被害人遭受财产损失。诈骗罪与盗窃罪、抢夺罪、抢劫罪的区别在于：诈骗罪是被害人基于行为人的欺骗行为而处分财产，被害人处分财产是诈骗罪成立的必要条件。



2009 年司法考试辅导用书配套测试题解

刑 法

法律考试中心/组编

法律出版社

图书在版编目(CIP)数据

刑法/法律考试中心组编. —北京:法律出版社,
2009.4

(2009年司法考试辅导用书配套测试题解)

ISBN 978-7-5036-9405-9

I. 刑… II. 法… III. 刑法—中国—法律工作者—资格
考核—解题 IV. D924-44

中国版本图书馆CIP数据核字(2009)第042613号

©法律出版社·中国

责任编辑/赵明霞

装帧设计/曹铀胡欣

出版/法律出版社

编辑统筹/法律考试出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/莱芜市圣龙印务有限责任公司

责任印制/沙磊

开本/787×1092毫米 1/16

印张/8.25 字数/278千

版本/2009年5月第1版

印次/2009年5月第1次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里7号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5036-9405-9

定价:138.00元(全8册)

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

本学科必考考点一览表

(2004—2008 年考查超过 3 次的考点)

必考考点	考查次数	主要法条依据
刑法的解释	☆☆☆☆	
罪刑法定原则	☆☆☆	《刑法》第 3 条
刑法的适用范围	☆☆☆☆	《刑法》第 6—9 条
主体(未成年人的法律责任)	☆☆☆☆	《刑法》第 17 条
主体(身份对定罪量刑的作用)	☆☆☆☆	《刑法》第 93、305、382、388 条
犯罪主体(单位能否成为某些犯罪的犯罪主体)	☆☆☆	《刑法》第 30 条 最高人民法院《关于审理单位犯罪案件具体应用法律有关问题的解释》
故意、过失	☆☆☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 14—16 条
认识错误	☆☆☆☆	
因果关系	☆☆☆☆	
正当防卫	☆☆☆☆☆	《刑法》第 20 条
犯罪的既遂形态	☆☆☆☆☆	
犯罪的未遂形态	☆☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 23 条
犯罪的中止形态	☆☆☆☆☆	《刑法》第 24 条
共同犯罪的成立条件	☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 25 条
共同犯罪的实行过限	☆☆☆	《刑法》第 25 条
共同犯罪的部分中止	☆☆☆	《刑法》第 24 条
共同犯罪的定罪	☆☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 25 条
各共同犯罪人的分工与地位、处罚原则	☆☆☆☆☆	《刑法》第 26—29 条
牵连犯的处理	☆☆☆	《刑法》第 157、321、399 等条
量刑原则	☆☆☆	《刑法》第 67、72、99 条
立功制度	☆☆☆	《刑法》第 68 条
数罪并罚	☆☆☆	《刑法》第 69—71 条
自首	☆☆☆☆	《刑法》第 67 条
累犯	☆☆☆	《刑法》第 65 条
假释	☆☆☆☆☆	《刑法》第 81、82 条
骗取出口退税罪	☆☆☆	《刑法》第 204 条
故意杀人罪	☆☆☆	法条很多,不列举
强奸罪	☆☆☆	《刑法》第 236 条
非法监禁罪	☆☆☆☆☆	《刑法》第 238 条
拐卖儿童罪	☆☆☆☆	《刑法》第 240 条
绑架罪	☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 239 条
诈骗罪	☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 194、224、266 条
抢劫罪	☆☆☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 263 条等
盗窃罪	☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆☆	《刑法》第 264 条 最高人民法院《关于审理盗窃案件具体应用法律若干问题的解释》第 5、12 条及其他相关法条
抢夺罪	☆☆☆☆	《刑法》第 268 条
侵占罪	☆☆☆☆	《刑法》第 270 条
敲诈勒索罪	☆☆☆☆	《刑法》第 274 条
窝藏、包庇罪	☆☆☆☆☆	《刑法》第 310、362 条
走私、贩卖、运输、制造毒品罪	☆☆☆☆	《刑法》第 347 条
贪污罪	☆☆☆☆☆	《刑法》第 382、383 条
受贿罪	☆☆☆☆	《刑法》第 385、386、388 条
挪用公款罪	☆☆☆☆	《刑法》第 384 条 全国人大常委会《关于〈中华人民共和国刑法〉第三百八十四条第一款的解释》 最高人民法院《关于审理挪用公款案件具体应用法律若干问题的解释》
职务侵占罪	☆☆☆☆	《刑法》第 271 条

本学科大纲新增考点及新增法条一览表

新增法条	新增考点	索引
《刑法修正案(七)》 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理职务犯罪案件认定自首、立功等量刑情节若干问题的意见》 最高人民法院、最高人民检察院《关于执行〈中华人民共和国刑法〉确定罪名的补充规定(三)》 最高人民法院、最高人民检察院《关于办理受贿刑事案件适用法律若干问题的意见》	文理解释	第二章 犯罪概说
	论理解释(违法性 有责性)	
	犯罪论体系的概念	
	犯罪论体系的特征	
	构成要件该当性的概念	第三章 构成要件该当性 备注:刑法总则部分对于犯罪论体系的理论作了全面调整,对于犯罪构成要件,不再采用四要件说,而采取构成要件该当性、违法性、有责性的犯罪论体系(三阶层体系),这是本次刑法修订改动最大之处
	构成要件的机能	
	构成要件的分类	
	构成要件的要素	
	主体的概念	
	一般主体与特殊主体	
	行为的概念	
	行为的实质	
	作为与不作为	
	行为的时间、地点与方法	
	对象的概念	
	对象的意义	
	结果的概念	
	结果的种类	
	结果的意义	
	因果关系的概念	
	因果关系的特点	
	因果关系的认定	
	不作为犯罪的因果关系	
	因果关系与刑事责任	
	有责性的概念	第五章 有责性 备注:本章为新增章节,之后章节序号依次调整。原第三章第五节“犯罪的主观要件”一节删除,大部分内容调整至本章
	有责性的特征	
	有责性的要素	
	责任能力的概念	
	责任能力的减弱与丧失	
	刑事责任年龄	
	故意的概念	
	故意的种类	
	故意的认定	
	事实认识错误	
	过失的概念	
	过失的种类	
	过失的认定	
	目的	
	动机	
	违法性认识错误	
	缺乏期待可能性	
	走私国家禁止进出口的其他货物、物品罪	第十九章 破坏社会主义市场经济秩序罪(2):走私罪
	组织、领导传销罪	第二十五章 破坏社会主义市场经济秩序罪(8):扰乱市场秩序罪
	国家工作人员的近亲属或者关系密切的人受贿罪	第三十九章 渎职罪
	离职的国家工作人员受贿罪	
	离职的国家工作人员的近亲属或者关系密切的人受贿罪	

目 录

本学科必考考点一览表

本学科大纲新增考点及新增法条一览表

第一章 刑法概说	(1)
第二章 犯罪概说	(3)
第三章 构成要件该当性	(5)
第四章 违法性	(9)
第五章 有责性	(12)
第六章 犯罪的未完成形态	(14)
第七章 共同犯罪	(16)
第八章 单位犯罪	(19)
第九章 罪数	(20)
第十章 刑罚概说	(24)
第十一章 刑罚的体系	(26)
第十二章 刑罚的裁量	(29)
第十三章 刑罚的执行	(34)
第十四章 刑罚的消灭	(37)
第十五章 罪刑各论概说	(38)
第十六章 危害国家安全罪	(39)
第十七章 危害公共安全罪	(41)
第十八章——第二十五章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(45)
第二十六章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	(54)
第二十七章 侵犯财产罪	(58)
第二十八章——第三十六章 妨害社会管理秩序罪	(62)
第三十七章 危害国防利益罪	(72)
第三十八章 贪污贿赂罪	(75)
第三十九章 渎职罪	(78)
第四十章 军人违反职责罪	(81)
参考答案及解析	(83)
第一章 刑法概说	(83)
第二章 犯罪概说	(84)
第三章 构成要件该当性	(85)
第四章 违法性	(88)
第五章 有责性	(89)
第六章 犯罪的未完成形态	(90)
第七章 共同犯罪	(92)
第八章 单位犯罪	(94)
第九章 罪数	(94)
第十章 刑罚概说	(96)
第十一章 刑罚的体系	(99)
第十二章 刑罚的裁量	(101)
第十三章 刑罚的执行	(104)

第十四章 刑罚的消灭	(105)
第十五章 罪刑各论概说	(106)
第十六章 危害国家安全罪	(106)
第十七章 危害公共安全罪	(107)
第十八章——第二十五章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(109)
第二十六章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	(114)
第二十七章 侵犯财产罪	(116)
第二十八章——第三十六章 妨害社会管理秩序罪	(119)
第三十七章 危害国防利益罪	(122)
第三十八章 贪污贿赂罪	(123)
第三十九章 渎职罪	(125)
第四十章 军人违反职责罪	(126)

第一章 刑法概说*

一、单项选择题(在备选答案中只有一个是正确的,请将正确的选项填在题后的括号内)

1. 1998 年秋,我国某财经大学体育场放电影,该校留学生 Tom(A 国人)与另一国留学生 Jack(E 国人)在进场看电影时,由于人多拥挤, Tom 的脚被 Jack 踩了一下,为此双方发生争执以致打斗起来。 Tom 用随身携带的匕首朝 Jack 腹部刺了一刀。 Jack 因流血过多,经抢救无效死亡,下列观点正确的是:()

- A. 应根据属人管辖原则,适用 A 国刑法或 E 国刑法
- B. 应根据保护管辖原则,适用中国刑法
- C. 应根据属地管辖原则,适用中国刑法
- D. 应根据普遍管辖原则,适用中国刑法

★2. 下列关于刑事司法解释时间效力的说法,哪一项是错误的?()

A. 对于司法解释实施前发生的行为,行为时没有相关司法解释,司法解释施行后尚未处理或者正在处理的案件,应当依照司法解释的规定处理

B. 对于司法解释实施前已经办结的案件,按照当时的法律和司法解释,认定事实和适用法律没有错误的,不再变动

C. 对于跨越司法解释施行日期的相关犯罪的连续犯,应依照新的司法解释进行追诉

D. 对于新的司法解释实施前发生的行为,行为时已有相关司法解释,依照行为时的司法解释办理

3. 我国《刑法》第 37 条规定:“对于犯罪情节轻微不需要判处刑罚的,可以免于刑事处罚,但是可以根据案件的不同情况,予以训诫或者责令具结悔过、赔礼道歉、赔偿损失,或者由主管部门予以行政处罚或者行政处分。”这一刑法条文中的“但书”所表述的情况是:()

- A. 对前段的补充
- B. 对前段的递进
- C. 前段的例外
- D. 对前段的限制

4. 对于外国人在我国领域外对我国或我国公民的犯罪,我国应当如何适用法律?()

A. 按照犯罪地的法律不受处罚的,仍然可以适用我国法律

B. 按照犯罪地法律最高刑为 3 年以下有期徒刑的,不能适用我国法律

C. 按照犯罪地法律应当承担刑事责任并且最低刑为 3 年以上有期徒刑的,可以适用我国法律

D. 只有按照我国刑法该犯罪行为最低刑为 3 年

以上有期徒刑的,才可以适用我国法律

二、多项选择题(在备选答案中有两项或两项以上的正确答案,请将正确的选项填在题后的括号内)

1. 下列哪些选项属于刑法立法解释?()

- A. 刑法修正案
- B. 全国人大常委会颁布的《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》
- C. 《刑法》第 94 条规定:“本法所称司法工作人员,是指有侦查、检察、审判、监管职责的工作人员”
- D. 全国人大常委会于 2000 年通过的《关于〈中华人民共和国刑法〉第 93 条第 2 款的解释》

2. 中国公民王某在英国杀害了中国公民张某,被英国当地法院以故意杀人罪追究刑事责任,并判处刑罚。执行完毕后,王某回国,依我国刑法,下列选项正确的是:()

A. 不受英国法院判决约束,仍然可以依我国刑法追究王某的刑事责任

B. 根据一事不再罚原则,不能再依我国刑法追究其刑事责任

C. 由于王某在英国已受到刑事处罚,应当免除刑罚

D. 由于王某在英国已受到刑事处罚,可以减轻或免除处罚

★3. 关于刑法时间效力,以下说法正确的是:()

A. 1997 年刑法实施之前的犯罪判处的刑罚已经执行完毕,1997 年 10 月 1 日以后又犯应当判处有期徒刑以上刑罚之罪的,是否构成累犯,适用新刑法的规定

B. 行为人 1997 年 9 月 30 日以前实施的犯罪,公安机关立案侦查以后,行为人逃避侦查,超过追诉期限的,是否追究行为人的刑事责任,适用旧刑法规定

C. 1997 年 9 月 30 日以前犯罪的犯罪分子有立功表现的,适用旧刑法规定

D. 1997 年 9 月 30 日以前犯罪被宣告缓刑的犯罪分子,在 1997 年 10 月 1 日以后的缓刑考验期间又犯新罪,应适用新刑法规定,撤销缓刑

★4. 以下说法正确的是:()

A. 刑法人人平等原则体现在定罪、量刑和行刑三个方面

B. 罪刑法定原则的要求包括重罪重罚、轻罪轻

* 本章答案参见第 83 页。

罚、防止刑罚权的滥用

C. 罪责刑相适应原则要求刑事立法应建立科学的刑罚体系、区别对待的处罚原则以及轻重不同的量刑幅度

D. 罪责刑相适应原则的要求包括禁止残虐的刑罚

5. 下列关于罪刑法定原则的说法错误的是:()

A. 罪刑法定原则与刑法面前人人平等原则和罪责刑相适应原则共同构成我国刑法的基本原则

B. 根据罪刑法定原则,法无明文规定不为罪,因此绝对禁止类推

C. 根据罪刑法定原则,刑种及各种具体罪的量刑幅度必须由刑法明文规定,因此禁止相对不定期刑

D. 罪刑法定原则中的法包括国家立法机关、司法机关和行政机关制定的法律法规以及习惯法

★6. 根据我国刑法所采用的空间效力原则,下列哪些项可以适用我国刑法?()

A. 悬挂我国国旗由我国开往 A 国的一列国际列车在途经 B 国时,车上的 A 国人甲因与 B 国人乙发生争执而将其刺死

B. 悬挂我国国旗的飞机因故障迫降在 A 国境内, A 国检修师甲在机上修理故障时被其仇人 A 国人乙发现,趁甲不备将其刺伤

C. 悬挂我国国旗的船舶停靠在 B 国港口时,船上厨师甲为毒害与其发生争执的乙意欲在乘客食物中下毒,但在投毒之前被及时发现,甲和乙都是 B 国人

D. 悬挂我国国旗的国际大巴在 A 国境内行驶,车上乘客被发现携带毒品

7. 对于《刑法》第 384 条中的“挪用公款归个人使用”,最高人民法院《关于审理挪用公款案件具体应用法律若干问题的解释》规定:“挪用公款给私有公司、私有企业使用的,属于挪用公款归个人使用”,该解释是:()

A. 扩大解释 B. 文理解释

C. 限制解释 D. 论理解释

三、不定项选择题(每题所给的选项中有一个或一个以上的正确答案,请在题后的括号内填入正确的选项,不答、少答或多答均不得分)

★1. 下列哪些行为适用我国刑法?()

A. 甲为继承叔叔的遗产,将拌有毒物的食品从我国邮往美国,将在美国的叔叔毒死

B. 朝鲜公民甲在该国境内向我边民开枪,造成我国境内的边民死亡

C. 法国人甲在搭乘我国远洋轮船途中,将一名巴西籍船员杀死

D. 中国公民甲在中国驻印度使馆办理护照延期时,盗窃前来办事的越南人美金 1 万元

2. 关于罪刑法定原则的要求,表述正确的

有:()

A. 刑法应以制定法为依据,排斥习惯法

B. 禁止不利于被告人的事后法

C. 禁止类推解释和扩大解释

D. 禁止绝对的不定期刑与绝对的不定期刑

★3. 下列哪些情况可以适用我国刑法典享有管辖权?()

A. 某国驻我国大使利用其进出我国边境的方便条件,为一跨国贩毒集团携带大量毒品到我国境内交给该集团在国内的组织者

B. 某内地驻港机构工作人员某甲收受贿赂并利用职务之便为他人谋取不正当利益

C. 内地居民某乙赴澳门旅游期间因在赌场输光钱,情急之下在街头抢夺路人钱包被当场抓获

D. 美国人某丙在香港从事贩毒活动,一直未被发现,2 年后到内地旅游时被抓获

★4. 依照我国刑法适用范围,下列做法恰当的是:()

A. 中国公民在中国领域外犯罪,依照本法应当负刑事责任,经外国审判并受过刑事处罚的,仍然可以依照我国刑法追究其刑事责任

B. 中国军人在中国领域外犯我国刑法规定之罪,但依犯罪地法律不受处罚,仍然可以适用我国刑法予以追究

C. 中国公民在中国领域外犯我国刑法规定之罪,但最高刑为 3 年以下有期徒刑的,可以不予追究

D. 中国国家工作人员在中国领域外犯我国刑法规定之罪,经外国审判并在外国已经受过刑罚处罚的,不能免除其在我国的刑事处罚

5. 甲国公民 A 曾在乙、丙、丁等国多次进行国际贩毒活动,并因此被甲国通缉。某日, A 到我国境内旅游被拘捕, A 以自己并非中国公民,也未在中国境内犯罪为由提出抗议。我国依法可以对 A 采取下列哪项措施?()

A. 无权进行刑事追诉,应当立即驱逐出境

B. 因其是国际犯罪,应提交国际法院制裁

C. 可以对其进行刑事追诉,依据是对国际犯罪的普遍管辖权

D. 可以对其进行追诉,但审判要有甲、乙、丙、丁等国的共同参与

6. 下列哪些机关对刑法作出的解释是有权解释?()

A. 全国人民代表大会法律工作委员会

B. 全国人民代表大会常务委员会

C. 国务院法制办

D. 最高人民检察院

四、分析题

某走私集团领导者我国公民刘某于 2000 年 9

月至2003年10月间走私普通货物违法所得数千万,后因其下属及相关人员相继受到司法机关调查,刘某预感自己的罪行即将暴露,遂于2003年12月携款逃往境外A国。刘某在A国生活极度奢侈糜烂并经常在当地合法赌场一掷千金,很快便经济拮据。2005年1月,无收入来源的刘某因犯诈骗罪(符合我国刑法关于诈骗罪的规定)被当地法院判处有期徒刑4年。2009年2月,A国公民张某劫持当地民航飞机飞往B国,刑满释放的刘某恰好在该飞机上,途中飞机因故障紧急迫降在我国某机场。张某和刘某都被抓获。

问题:对于刘某和张某的行为应当如何评价?

★五、论述题

胡某,男,46岁,未婚。2000年12月某晚,胡某来

到浙江省台州市某医院,凌晨趁人们熟睡之际,将林某家刚刚出生三天的男婴从病房中悄悄抱走,使林家痛不欲生。对胡某行为如何定性,主要有两种观点:一种认为,胡某的行为已构成拐骗儿童罪,将婴儿秘密抱走,使其脱离家庭或监护人。其实施行为是为了收养,而不是以“出卖”或“勒索财物”为目的,因此,胡某的行为已构成拐骗儿童罪。另一种则认为,胡某的行为尚不构成犯罪。我国刑罚只对以“出卖”或“勒索财物”为目的的偷盗婴儿的行为明文规定为犯罪,对于以收养为目的的偷盗婴儿的行为却未明文规定。据刑法罪刑法定原则和不适用类推制度的规定,胡某的行为尽管具有较大的社会危害性,但因法律无明文规定,不能以犯罪论处,胡某的行为不构成犯罪。

试结合本案,谈谈对罪刑法定原则的理解。

第二章 犯罪概说*

一、单项选择题(在备选答案中只有一个是正确的,请将正确的选项填在题后的括号内)

★1. 某IT公司网络工程师甲某平时喜好钻研网络黑客技术,经自己长时间学习相关计算机知识及研究网络漏洞,发现了一种可以攻击银行网站并窃取银行信用卡用户资料密码的方法,甲某将这种方法公布在自己的网络博客之上任人浏览,点击量日破一万。但是并未发生一起信用卡用户信息资料被窃取盗用的案件。对甲某的行为应该如何处理?()

- A. 按照传授犯罪方法罪定罪处罚
- B. 按照窃取、收买、非法提供信用卡信息罪处理
- C. 按照信用卡诈骗罪定罪处罚
- D. 不作为犯罪处理

★2. 某村村民赵某一日去刚认识的邻村村民吴某家里玩,吴某问赵某:你不想想要玉石,我有几块玉石,你要的话便宜点卖给你1000元一块。赵某问道:是真玉石吗?吴某答:当然是真的,你我是同乡,我怎么会骗你呢?如果是假的,我又跑不掉,找我退钱就是。于是,赵某用1000元现金买下,回家后找人鉴定,发现是假玉石,为此,赵某多次找吴某要钱,但吴某无理耍赖,拒不退钱。赵某气急之下,于某日,约请两个朋友帮忙,一道找到吴某,强行索回被骗款。赵某的行为:()

- A. 构成抢劫罪
- B. 诈骗罪
- C. 寻衅滋事罪
- D. 不构成犯罪

3. 从论理解释角度,下列哪项不是认定犯罪必须具备的条件?()

- A. 客观违法性
- B. 主观有责性

- C. 行为人具有犯意
- D. 法益侵犯性

4. 被告人于某和黄某一日晚上准备拦路抢劫,当夜11点左右,两人在路旁树林蹲守时见一女子路过,顿生不轨,从背后卡住该女子的脖子,威胁其不准出声,连拉带拖将其掳入树林里对其轮奸。奸后,该女子边哭边骂,于某发现声音很熟悉,上前一看,认出是其妻子。气愤之下,扇了黄某几个耳光。黄某又羞又怕,即到公安机关自首。黄某的行为:()

- A. 不构成犯罪
- B. 构成抢劫罪(预备)
- C. 构成抢劫罪(未遂)
- D. 构成强奸罪(既遂)

★★5. 2006年9月,范某在县电厂打工,7日,电厂技术员将微机全自动量热仪调试好后离开电厂回河南,范某见到电脑上有一个U盘,认为是河南技术员落下的,见没人看见,顺手将这个东西拔下装入自己的衣袋,第二天到网吧一试,不能用,就拿回自己的租住房内。电厂第二天一开机,程序打不开,以为是前一天河南技术员没有调试好,就给河南技术员打电话,技术员让看看微机后面的加密狗在不在,结果没有,怀疑被盗,就向县公安局报了案,经公安局调查,怀疑到范某,范某如实招供,但辩解不知道是加密狗,以为是个U盘,顺手拿走,结果不能用,想退回去,门被锁上了,进不去,没有退成,也没有勇气认错,没敢交出。经鉴定,加密狗连同其绑定的软件,价值15,000元,而一个U盘的价值只有几十元,相差悬殊。范某的行为:()

- A. 构成盗窃罪

* 本章答案参见第84页。

- B. 构成侵犯商业秘密罪
- C. 不构成犯罪,是认识错误
- D. 属于意外事件

二、多项选择题(在备选答案中有两项或两项以上的正确答案,请将正确的选项填在题后的括号内)

★★1. 甲、乙、丙均系某工厂职工,三人曾多次密谋盗窃该厂仓库内存放的锡块。某日深夜,三人共同前往该厂作案。行至途中,甲因惧怕,借口胃痛不能前往而返回家。当晚11点钟,乙、丙二人趁值班人员不备,潜至仓库门口。乙叫丙在门外隐蔽处放风,自己撬开门锁进入仓库。丙在门外等了10多分钟不见乙出来,以为乙盗得锡块后从别的出口溜走,遂离开仓库门口,翻墙出厂。厂值班人员听见响动,便前去仓库查看,将正在库内盗窃锡块的乙抓获。关于本案,下列分析正确的是:()

- A. 甲乙丙三人构成共同犯罪
- B. 甲的行为是犯罪中止
- C. 丙成立犯罪中止
- D. 乙成立犯罪未遂

★2. 下列哪些行为可以认定为犯罪情节轻微,不是犯罪的?()

- A. 14岁的李某仗着自己身强力壮,经常强行索要低年级同学的零食、玩具和零用钱
- B. 15岁的初中生赵某与13岁的同校女生刘某恋爱并自愿发生性关系,后导致刘某怀孕并辍学
- C. 18岁的王某偷偷绑架同村一个5岁幼童,并给幼童父母打电话勒索2万块钱,但随后感到后悔,未等到约定的交钱时间就趁天黑将幼童放回其家门口
- D. 16岁的张某盗窃与其共同生活的外婆的金耳环,在市场上变卖了500块钱并挥霍一空

3. 下列哪些说法是错误的?()

- A. 生产、销售有毒有害食品罪属于结果犯
- B. 事实重婚可以构成重婚罪
- C. 只要是故意唆使他人犯罪的,就属于教唆犯
- D. 伪证罪的主体是一般主体

★4. 行为人必须实施了刑法分则所规定的行为,并且发生危害结果,才可能构成犯罪既遂的有:()

- A. 诈骗罪
 - B. 敲诈勒索罪
 - C. 破坏广播电视设施罪
 - D. 传授犯罪方法罪
5. 下列犯罪中属于告诉才处理的犯罪有:()
- A. 侵占罪
 - B. 侮辱罪
 - C. 遗弃罪
 - D. 虐待罪

三、不定项选择题(每题所给的选项中有一个或一个以上的正确答案,请在题后的括号内填入正确的选项,不答、少答或多答均不得分)

- 1. 下列关于犯罪分类的说法正确的是:()
- A. 在刑法理论上,混合犯罪是指既可以由自然人

实施,也可以由单位实施的犯罪

B. 亲告罪是指必须由被告人亲自告诉才处理的犯罪,人民检察院不得代为告诉

C. 基本犯是指刑罚分则条文规定的不具有法定加重或者减轻情节的犯罪

D. 在刑法理论上,真正身份犯是指以特殊身份作为刑罚加减根据的犯罪

★2. 下列犯罪中只有国家机关工作人员才能构成的有:()

- A. 故意泄露国家秘密罪
- B. 玩忽职守罪
- C. 贪污罪
- D. 非法批准征用、占用土地罪

3. 一司机驾车驶过一段公路时,路边一儿童用弹弓射向汽车,并射中司机的眼睛。由于疼痛,司机打偏了方向盘,撞死了路旁的行人。请问司机的行为:()

- A. 构成过失致人死亡罪
- B. 构成交通肇事罪
- C. 构成过失以危险方法危害公共安全罪
- D. 不构成犯罪

4. 王某(17岁)在网上结识一女网民,相约在宾馆见面后发生性关系时被公安机关发现。经查,该女再过10天便年满14周岁,但王某对此确实不知。请问,对王某的行为应如何处理?()

- A. 强奸罪
- B. 嫖宿幼女罪
- C. 引诱幼女卖淫罪
- D. 不构成犯罪

5. 下列哪些行为符合犯罪应受刑罚处罚的社会危害性特征?()

- A. 甲因好奇而尝试吸毒,染上毒瘾后经常找毒贩购买毒品,回家自己注射、吸食
- B. 某男生乙(14岁)与某幼女恋爱中偶尔发生性行为的

C. 大学生丙虐杀街头流浪猫并拍摄DV上传网络,手段极其残忍,引起不少网民的愤慨和口诛笔伐

D. 丁(15岁)经常受同学欺负,为进行报复趁人不备偷出同学的弟弟1岁男童戊,并给同学家寄勒索信,随后将戊丢入井中溺死

★四、分析题

某高校大四学生耿某在该校网站论坛休闲娱乐版面上发帖,发起了一个周末某山区探险两日自助游的提议,很快得到论坛网友的热烈回应,跟帖报名者无数。倡议上讲明该活动属自发行为,所有参加者之间没有管理服务责任,费用实行AA制。参加者在约定时间集合,一行10人都是该校大三、大四学生,一起去往某山区,当晚即露营在山区河谷边。是夜突降大雨引发山洪,众人帐篷物品都被冲毁,混乱中经过自救与互救参加者基本都脱离危险,后来清点人数发现参加

者之一该校大四女生欧某失踪,次日欧某的尸体于下游河滩被发现,经鉴定为溺水窒息死亡。

问题:对于欧某的死亡,该自助游的参加者在刑法上有无责任?

★★五、论述题

2006年4月21日,青年许某与朋友郭某利用ATM机故障漏洞取款,许某取出17.5万元,郭某取出1.8万元。事发后,郭某主动自首被判处有期徒刑1年;而许某潜逃1年落网,2007年12月一审被法院判处无期徒刑。事件被披露后引起了各方热议。2008年2月22日,案件重审。

相关资料导读:

资料一:根据《中华人民共和国刑法》第264条

盗窃公私财物,数额较大或者多次盗窃的,处3年以下有期徒刑、拘役或者管制,并处或者单处罚金;数额巨大或者有其他严重情节的,处3年以上10年以下有期徒刑,并处罚金;数额特别巨大或者有其他特别严重情节的,处10年以上有期徒刑或者无期徒刑,并处罚金或者没收财产;有下列情形之一的,处无期徒刑或者死刑,并处没收财产:

(一)盗窃金融机构,数额特别巨大的;

(二)盗窃珍贵文物,情节严重的。

资料二:有的学者认为:法律解释法院做得不足

这个案子在罪与非罪方面不存在任何争议,争论点是究竟适用民法,还是刑法。决定究竟适用什么法律法规的,主要争议集中在几个方面:一是ATM机究竟是否等同金融机构,这决定到量刑的轻重;二是当事人的犯罪行为是否构成盗窃?法院判案时,从现有的判决书上看不出任何认真、复杂的推理。本案在推理、适用法律的解释方面做得很不足。另外,一个社会秩序的维护,不应当过分依赖酷刑。人类历史也证明,酷刑并不能有效抑制犯罪。过分暴戾的刑法,也从来就不能达到抑制犯罪的目的。改革开放以来,我国刑法在不断改进,尤其是近几年,如减少死刑,死刑复核权回收等,都是很好的。如果能够通过教育、改造等方式来让人改过自新,就应该让这种方式成为首选。相反,一次过于严苛的刑法应用,倒很可能让当事人真正成为这个社会的害群之马。“家家扶得醉人归”绝不是一个好的社会图景。

请结合犯罪的概念、特征和刑法的基本原则等刑法理论谈谈你的看法。

第三章 构成要件该当性*

一、单项选择题(在备选答案中只有一个是正确的,请将正确的选项填在题后的括号内)

1. 某乙与本村男青年丙恋爱,乙的父亲甲嫌弃丙家庭经济困难而强烈反对,乙与丙决定私自登记结婚,不料被甲发现,于是甲将女儿锁在地窖,并对丙说送来3万元彩礼钱才能带走乙。本案中,对犯罪构成没有意义的是:()

- A. 甲将乙锁入地窖
- B. 甲有干涉乙丙结婚自由的主观意图
- C. 甲向丙索要3万元彩礼钱
- D. 甲具有刑事责任能力

2. 下列关于不作为犯的说法不正确的是:()

- A. 遗弃罪是纯正不作为犯
- B. 逃税罪不可以是作为犯
- C. 强奸罪是不纯正不作为犯
- D. 行为人的身体动作是积极的还是消极的,是相对于刑法的禁令性规范与禁止性规范而言的

3. 下列关于刑法上犯罪行为对象说法正确的是:()

A. 行为对象是行为所作用的法益的物质表现,即组成犯罪行为之物

B. 犯罪的行为对象的个数通常取决于行为侵犯的法益个数

C. 特定的行为对象决定此罪与彼罪的划分

D. 任何犯罪都有特定的犯罪对象

★4. 关于因果关系发展过程中的介入情况,下列选项不正确的是:()

A. 甲将乙打成轻伤,乙住院接受治疗,由于医生的重大失误导致其死亡,介入的医生行为阻断了甲与乙死亡之间的因果关系

B. 甲将乙打成重伤,濒临死亡,即使医生治疗过程中有重大失误也不能阻断甲的行为与乙的死亡之间的因果关系

C. 甲将乙打成重伤,奄奄一息,丙见到后又对乙实施了殴打,加重了乙的伤情,加速其死亡,丙的行为不能阻断甲的行为与乙的死亡结果之间的关系

D. 甲将乙打成重伤,生命垂危,丙见到后开枪射杀了乙,丙的行为不能阻断甲的行为与乙的死亡结果之间的因果关系

* 本章答案参见第85页。

5. 关于刑法上的行为对象与法益的关系,下列说法正确的是:()

A. 特定的行为对象是所有犯罪的客观构成要件的要害之一,影响此罪与彼罪的划分

B. 特定的犯罪对象是许多犯罪的构成要件要素,但法益本身不是构成要件要素

C. 法益与行为对象是对应关系,侵犯不同法益的犯罪的行为对象也不相同

D. 行为对象在任何犯罪中都受到侵害,而法益并非在一切犯罪中都受到侵犯

★6. 下列行为构成犯罪的是:()

A. 医生某甲在为病人进行开颅手术时,手术室突然停电,甲中断手术导致病人死亡

B. 某乙被单位要求给地震灾区捐款而心生不满,在网络上辱骂灾区人民

C. 银行职员某丙遇一悍匪抢劫银行,内心恐惧,主动与劫匪合作打开金库,并帮助匪监督其他职员使众人无法报警

D. 某丁夜晚梦游时砸了邻居的轿车,之后返回家继续睡觉并对所作之事毫无印象

7. 甲于夜晚在一条封闭的高速公路上驾车正常行驶时,乙突然翻越护栏横穿公路,甲刹车不及将乙撞死。交警认定甲的行为不构成交通肇事罪。下列说法中,不当作为交警认定依据的是:()

A. 甲的行为与乙的死亡结果之间没有刑法上的因果关系

B. 甲的行为不违反交通法律法规,不符合交通肇事罪的构成要件

C. 本案属于意外事件

D. 甲对乙的死亡结果没有罪过

★8. 某村民小组组长利用职务上的便利,将村民小组集体财产非法占为己有,数额较大的构成:()

A. 贪污罪 B. 侵占罪

C. 职务侵占罪 D. 盗窃罪

二、多项选择题(在备选答案中有两项或两项以上的正确答案,请将正确的选项填在题后的括号内)

★1. 甲(19岁)一直觊觎舅家的财富,遂教唆邻居家15岁的男孩乙绑架自己上幼儿园的小表弟,匿名向舅舅勒索大笔赎金,并答应分给乙一部分钱财,乙成功实施绑架,但该幼童哭闹不止,乙厌烦至极背着甲杀害了幼童。对于甲和乙的行为,下列说法正确的是:()

A. 甲和乙是共同犯罪

B. 甲构成绑架罪的间接正犯

C. 甲是绑架罪的教唆犯

D. 甲对于幼童的死亡不应该承担刑事责任

2. 刑罚理论上的结果是:()

A. 任何犯罪的必备要件

B. 选择要件

C. 过失犯罪的必要要件

D. 犯罪行为与犯罪结果之间的因果关系

★3 某村村长甲性情耿直,但是工作方法简单粗暴,对村民小偷小摸等违法乱纪行为经常采取打骂、关禁闭等方式解决,在村民中威信很高。村民乙调戏妇女,甲得知后将乙关押一周,稳定了村子秩序,村民纷纷表示信服。甲某的行为:()

A. 目的是为了维护良好的社会风气和秩序,因此不是犯罪

B. 关押违法乱纪村民的行为不具有社会危害性,不构成犯罪

C. 是法律认识错误,不影响定罪量刑

D. 符合非法拘禁罪的构成要件,应受刑罚处罚

★4. 刘某(17岁)母亲因病去世后父亲再婚,继母赵某嫌弃刘某不是自己亲生骨肉,百般刁难虐待,久而久之饱受折磨的刘某心生了杀意,趁父亲去外地出差家里只剩其与继母之时,在继母的夜宵里下剧毒。刚好刘父当日错过航班,深夜归家饥肠辘辘吃了夜宵,中毒死亡。下列说法不正确的是:()

A. 刘某的行为属于疏忽大意的过失构成的过失致人死亡罪

B. 刘某的行为构成故意杀人罪的既遂

C. 对于刘某的行为可以从轻或减轻处罚

D. 刘父的死亡属于意外事件

5. 下列情形,不以单位犯罪论处的是:()

A. 张某系某国有棉纺厂的厂长,因为生产急需的棉纱出现短缺,一日晚,张某伙同该厂的7名工人潜入一棉纱仓库,窃得5000公斤棉纱,带回棉纺厂用作生产原料

B. 个人为进行违法犯罪活动而设立的公司、企业、事业单位实施犯罪的

C. 公司、企业、事业单位设立后,以实施犯罪为主要活动的

D. 盗用单位名义实施犯罪,违法所得由实施犯罪的个人私分的

★6. 下列有关犯罪主体身份的表述,正确的是:()

A. 犯罪主体身份是针对实行犯而言的

B. 共同犯罪中教唆犯、帮助犯不受特殊身份的限制

C. 犯罪主体的身份包括法定身份和自然身份

D. 犯罪主体具有特定身份,有些情况下影响定罪,有些情况下会影响量刑

7. 某小区一64岁老人在小区门口的马路上散步时,突然被一辆正在飞快倒车的轿车撞倒,小区监控录像清晰显示,该车反复碾压老人5次后肇事司机才下

了车,察看伤者的情况。事发约3分钟后,肇事司机报了警。伤者在被送进医院后不治身亡。请问,司机的行为:()

- A. 不构成犯罪
- B. 构成过失致人死亡罪
- C. 构成交通肇事罪
- D. 构成故意杀人罪

8. 下列各罪中,行为人有过失责任的是:()

- A. 重大环境污染事故罪
- B. 妨害传染病防治罪
- C. 传染病菌种、毒种扩散罪
- D. 强令违章冒险作业罪

9. 甲为了掩盖自己的贪污罪行,企图放火烧毁公司二楼会计室,深夜放火时发现乙在会计室睡觉,明知放火行为可能烧死乙,但仍然放火,也没有采取任何措施防止乙死亡,乙果真被烧死。本案中甲的行为构成:()

- A. 故意杀人罪
- B. 放火罪
- C. 过失致人死亡罪
- D. 失火罪

10. 某地中学教学楼年久失修,楼梯摇晃,墙壁出现多处裂缝,学生及教师多次向校长甲汇报这一危险情况,甲一直置若罔闻。连日暴雨后,该校教学楼坍塌,正在上课的师生躲避不及伤亡严重。对于校长甲的行为,以下说法不正确的是:()

- A. 疏忽大意的过失构成的过失致人死亡罪
- B. 不作为构成的故意杀人罪
- C. 构成教育设施重大责任事故罪,属于过失犯罪
- D. 属于意外事件

★11. 下列关于刑法上因果关系的说法哪些是不正确的?()

A. 家住11楼的甲一日深夜从睡梦中醒来,发现窗户上有个黑影,就大喝一声,攀在窗沿正准备入室盗窃的小偷猛地受惊,慌乱中从窗口掉下摔死。小偷的死亡与甲的喊叫行为之间存在因果关系

B. 乙欲杀仇人王某,知道王某有酗酒的习惯,某日趁王某醉酒而在水杯中放入0.5克毒药,王某喝下后中毒死亡。经鉴定,该毒药的致死量为1.5克,0.5克根本不会致人死亡,但是结合酒精会数倍加大毒性。王某的死亡与乙的行为之间不存在因果关系

C. 丙的妻子被李某绑架杀害,后李某被判死刑立即执行,丙为亲手替妻子报仇在李某被押赴执行的途中,趁人不备将李某射杀。李某的死亡与丙的行为之间没有因果关系

D. 丁找人算命得知仇人赵某会在交通事故中死亡,就出钱资助赵某到处旅行,后来赵某搭乘的飞机失事坠毁,机上乘客无一生还。赵某的死亡和丁的行为之间存在因果关系

★12. 下列关于犯罪构成要素的说法表述正确的是:()

A. 行为主体是说明行为外部的、客观面的要素,属于客观的构成要件要素

B. 适法行为的期待可能性属于作为违法类型的构成要件要素,而不是作为责任类型的构成要件要素

C. 我国刑法条文中“猥亵”、“报复泄恨”等一类需要参照一般文化、社会的评价的词语属于记述的构成要件要素

D. 积极正面地表明成立犯罪必须具备的要素,属于积极的构成要件要素

★13. 下列关于单位犯罪的说法正确的是:()

A. 对单位犯罪的处罚,我国刑法既规定了双罚制,也规定了单罚制

B. 孙某为走私珍稀野生动物而设立A公司,公司成立后孙某以公司名义大肆进行走私犯罪。对A公司可以实行双罚制

C. 某房地产公司B公司涉嫌集资诈骗罪,被吊销营业执照,则只能追究B公司直接负责的主管人员和其他直接责任人员的刑事责任,对B公司不能再追究责任

D. 对于法律没有明文规定可以由单位构成的具体犯罪,只有自然人可能成为该罪的主体

★14. 冬天河面结冰,小学生罗某和付某相约放学后一起去滑冰,结果冰面破裂,罗某掉入水中,付某吓坏了独自跑回家,罗某的父亲老罗路过并没有认出水里的是自己的儿子,也没有实施救助而离开,下列表述不正确的有:()

A. 付某对于罗某的落水有救助义务

B. 付某构成不真正不作为犯,但是不需承担刑事责任

C. 因为老罗对于自己儿子的落水负有救助义务,所以成立不作为的故意杀人罪

D. 由于老罗的认识错误,对罗某落水不救导致的死亡结果不承担责任

15. 下列有关刑法上因果关系的表述,正确的有:()

A. 刑法中的因果关系与哲学中的因果关系具有个性与共性、特殊与普遍、个别与一般的关系

B. 刑事案件中,总是先有危害行为才有危害结果

C. 不作为犯罪中不存在因果关系问题

D. 有刑法上的因果关系就要负刑事责任

三、不定项选择题(每题所给的选项中有一个或一个以上的正确答案,请在题后的括号内填入正确的选项,不答、少答或多答均不得分)

1. 行为人甲与乙有仇,一日在山脚下甲将乙的腿打断,致乙无法自由活动,后甲离开。当日由于山洪引发山体滑坡造成乙死亡。请问下列分析正确的是:()

A. 甲的行为和乙的死亡结果之间不存在刑法上的因果关系

B. 甲的行为和乙的死亡结果之间存在刑法上的因果关系

C. 甲的行为构成故意杀人罪

D. 甲的行为构成故意伤害致人重伤罪

★2. 下列关于行为的说法,正确的有:()

A. 不作为犯罪的行为人没有积极的身体动作

B. 不作为行为不存在因果关系问题

C. 刑法惩罚偷税罪的规定属于命令性规定

D. 刑法惩罚故意杀人罪的规定属于禁止性规定

3. 下列有关刑法上犯罪结果的表述正确的有:()

A. 过失犯罪的构成以是否发生法定的严重危害社会的结果为标准

B. 危害结果可以是实际损害,也可以是现实危险状态

C. 产生危害结果的原因只能是危害行为

D. 有些犯罪的既遂以危害结果的发生为标准

4. 下列哪项犯罪的主体是特殊主体?()

A. 虐待罪

B. 间谍罪

C. 诬告陷害罪

D. 伪证罪

★5. 张某一日去远郊的荒山上砍柴,捡到一弃婴,带回家中,但由于该孩有病,张某家中贫穷,无力继续负担该孩的医疗和奶粉钱等生活支出,于是,一周后张某又将该弃婴送回山脚下。后来该弃婴被冻死。张某的行为:()

A. 不构成犯罪

B. 构成不作为犯罪

C. 构成遗弃罪

D. 构成故意杀人罪

★★6. 甲因女朋友乙与其分手而痛苦万分,多次向乙请求复合但遭到拒绝。一日甲打电话给乙要求最后见一次面,乙前往,发现甲躺在床上精神已恍惚,床头放着安眠药的空瓶,甲以为乙回心转意很高兴,又提出复合并让乙叫救护车,然后陷入昏迷。乙见状没有叫人而是随后离去,甲死亡。对于乙的行为说法正确的是:()

A. 乙放任甲的死亡,在主观上具有间接故意

B. 乙的行为是不作为的故意杀人

C. 乙的行为构成过失致人死亡罪

D. 乙的行为不构成犯罪,不承担刑事责任

7. 下列犯罪中侵犯多个法益的有:()

A. 生产、销售伪劣产品罪

B. 生产、销售有毒、有害食品罪

C. 侵占罪

D. 刑讯逼供罪

★8. 某著名乳品企业甲公司,涉嫌生产、销售有毒、有害食品罪,经曝光后公司产品大量滞销,不久甲公司被宣告破产。对所涉嫌的该犯罪的追诉问题,以

下各项正确的是:()

A. 按照我国刑法对单位犯罪的刑罚处罚规定,实行双罚制

B. 甲公司构成单位犯罪,实行单罚制,对甲公司判处有期徒刑

C. 本案中只存在自然人犯罪,即甲公司直接负责的主管人员和其他直接责任人员犯生产、销售有毒、有害食品罪

D. 只追究甲公司直接负责的主管人员和其他直接责任人员的刑事责任

★9. 周某因涉嫌强奸被羁押在某看守所,在提审过程中周某对自己的行为百般狡辩,拒不承认,看守所监管人员李某对周某被关押的同监室的服刑人员章某和华某说:“这小子不老实,给他点颜色看看”,章某和华某心领神会,当日及随后几天多次对周某实施殴打,李某对此不闻不问,五天后的一次殴打结束时,周某出现神志不清、精神失常状况,被取保候审离开看守所后仍然精神恍惚,无时无刻不处于紧张惊恐之中,无法正常生活。

(1)对于章某和华某对周某实施的行为,下列哪项是正确的?()

A. 故意伤害罪

B. 虐待被监管人员罪的共犯

C. 伪证罪

D. 无罪

(2)章某和华某殴打周某的行为属于:()

A. 继续犯

B. 徐行犯

C. 连续犯

D. 牵连犯

(3)李某的行为构成:()

A. 玩忽职守

B. 虐待被监管人员罪

C. 故意伤害罪的教唆犯

D. 刑讯逼供罪

(4)关于本案下列说法正确的是:()

A. 李某在其实施的犯罪中是特殊主体

B. 李某在其实施的犯罪中是一般主体

C. 章某和华某在其实施的犯罪中是特殊主体

D. 章某和华某在其实施的犯罪中是一般主体

10. 被告人王某是某银行的驾驶员。1997年4月5日晚,某县公安局在该县一交通干道设若干关卡检查过往车辆。当晚7点左右,王某驾驶一捷达轿车经过关卡时,值班民警示意其停车检查,王某因为有急事要办,故没有停车并且加速向前行驶,连闯三个关卡。此时,在前方执行公务的交警分别站在路障之间的空当处,其中,民警陆某站在该路段北侧非机动车道处。王某驾车看到该情况,仍拒不停车,驾车冲向非机动车道陆某所站之处,致使陆某被汽车撞倒并将陆某铲上车盖,汽车挡风玻璃被撞碎。王某撞人后并未停车救人,反而加速逃离现场。陆某被撞翻滚过车顶坠落于距撞击点20米处,当场死亡,后王某被公安人员抓获。

(1) 王某对自己的行为致使陆某死亡的后果所持的主观心态是什么? ()

- A. 直接故意
- B. 间接故意
- C. 疏忽大意的过失
- D. 过于自信的过失

(2) 王某的行为构成何罪? ()

- A. 交通肇事罪
- B. 故意杀人罪
- C. 以危险方法危害公共安全罪
- D. 过失致人死亡罪

(3) 人民法院在 1997 年刑法实施以后审理此案, 应适用: ()

A. 本案涉及刑法的溯及力问题, 应采用从旧兼从重原则

B. 本案的适用依据主要是看此案的审理时间是否在 1997 年新刑法实施以后

C. 如果本案是在 1997 年 12 月审理, 依据 1997 年刑法规定, 对王某的行为处罚较轻的, 就适用 1997 年刑法

D. 如果本案是在 1997 年 12 月审理, 依据 1997 年刑法规定, 对王某的行为处罚较重的, 就适用 1997 年刑法

★★四、分析题

余某是 A 出租汽车公司司机, 高某于某天早晨搭乘余某驾驶的出租车上上班, 在车快要行驶至目的地时高某突然想买包烟, 于是让余某将车停在路旁等一分钟, 自己去 10 米外的烟酒商店买烟。高某下车时考虑自己会马上返回, 就将随身携带的笔记本放在了座位上。高某下车刚走几步就听见身后汽车发动的声音,

转身时发现刚才乘坐的出租车已经绝尘而去。

问题: 对于余某的行为在刑法上应该如何认定?

★五、论述题

2008 年 3 月至 6 月, 犯罪嫌疑人张某的儿子(当时不满 16 周岁)多次入户实施盗窃行为, 盗取电视机、VCD 机、手表、衣物等, 累计数额达 11,000 余元, 所盗物品均拿回家中藏匿。张某明知其儿子拿回家中的物品系盗窃所得, 非但不进行制止, 反而帮助其儿子藏匿和对外销售所盗物品。案发后, 犯罪嫌疑人张某的儿子因不满 16 周岁, 根据《刑事诉讼法》第 17 条的规定, 不负刑事责任, 公安机关遂将其劳动教养, 而将犯罪嫌疑人张某以涉嫌窝藏、销售赃物罪移送检察院审查起诉。

分歧意见: 犯罪嫌疑人张某的儿子, 因不满 16 周岁而不负刑事责任, 对此没有异议, 但对张某是否构成窝藏、销售赃物罪却有不同意见。第一种意见认为, 张某的行为不构成窝藏、销售赃物罪, 理由是依据《刑法》第 312 条规定“明知是犯罪所得及其产生的收益而予以窝藏、转移、收购、代为销售或者以其他方法掩饰、隐瞒的”才构成犯罪, 而本案中张某的儿子因其不满 16 周岁而不负刑事责任, 即张某的儿子不构成犯罪, 也就是说, 张某所窝藏、销售的物品不是“犯罪所得及其产生的收益”, 犯罪对象不符合, 张某的行为当然不构成窝藏、销售赃物罪。

第二种意见认为: 张某的行为符合《刑法》第 312 条的规定, 构成窝藏、销售赃物罪。

根据上述案情, 分析张某的行为。

第四章 违 法 性*

一、单项选择题(在备选答案中只有一个是正确的, 请将正确的选项填在题后的括号内)

★1. 甲半夜爬进乙家阳台, 乙无法确定甲是否会对其家人造成伤害, 但乙知道一家老弱加起来也不是甲的对手。阻止甲进入家中的唯一方法就是乘他立足未稳将他推下阳台。此时, 乙将甲推下致其重伤的行为属于: ()

- A. 正当防卫
- B. 防卫过当
- C. 过失致人死亡罪
- D. 假想防卫

2. 某甲是精神病人, 一天突然持刀追杀某乙, 将某乙逼到一间旧房子里, 某乙无处可逃, 顺手抓起一个花瓶打向某甲, 致某甲的眼睛受了伤。某乙的行为属于: ()

- A. 故意伤害
- B. 正当防卫

- C. 防卫过当
- D. 紧急避险

3. 某甲被仇人乙追杀, 正慌不择路, 此时乙的仇人丙看见乙, 怒火燃烧, 随即用自己携带的猎枪将乙打死, 某甲得以逃脱, 保住了生命。丙的行为: ()

- A. 属于紧急避险
- B. 属于防卫过当
- C. 构成故意杀人罪
- D. 属于正当防卫

4. 1998 年 11 月, 郑某的船由南美载货回国, 途经公海时收到台风紧急预报。由于船远离陆地, 不可能进港; 而在原地抛锚或者继续前行、返航均不能避免台风的袭击。郑为减轻船的负荷, 以免船毁人亡, 即命令船员将所载货物的 10% (价值 10 余万元人民币) 抛入大海, 然后继续前行。10 小时后, 台风突然转向, 该船

* 本章答案参见第 88 页。