

法学硕士考研 全攻略



刑法学

法学考研网 主编

★★★★★ “复习提示”

——考点精选荟萃、应试方向指导

★★★★★ “重点精解”

——图表——解答、清晰简明实用

★★★★★★ “论文导读”

——剖析理论热点、精解争议焦点

★★★★★ “实战演练”

——名校真题再现、考前模拟自测

攻略在手，考研无忧！

中国法制出版社

法学硕士考研 全攻略



刑法学

法学考研网 主编

编委会成员：（以姓氏拼音为序）

曹 炜	戴剑飞	邓修竹	杜 宁	高 媛
胡安金	胡超宏	李 强	刘 炘	卢文海
吕 昊	毛乃纯	齐 心	沈 磊	田 琳
王 竹	邬乃瑾	杨 光	姚 飞	周云涛

中国法制出版社

责任编辑：罗莱娜

图书在版编目 (CIP) 数据

刑法学/法学考研网编. —北京：中国法制出版社，
2006. 6

(法学硕士考研全攻略丛书)

ISBN 7 - 80226 - 270 - 4

I. 刑... II. 法... III. 刑法 - 法的理论 - 中国
研究生 - 入学考试 - 自学参考资料 IV. D924. 01

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2006) 第 064420 号

法学硕士考研全攻略

刑法学

XING FA XUE

经销/新华书店

印刷/三河市紫恒印装有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

版次/2006 年 7 月第 1 版

印张/10.75 字数/268 千

2006 年 7 月印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 7 - 80226 - 270 - 4

定价：19.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真：66031119

网址：<http://www.zgfs.com>

编辑部电话：66010493

市场营销部电话：66033393

邮购部电话：66033288

序

《法学硕士考研全攻略》系列丛书，是中国法学考研门户网站——“法学考研网”（www.fxky.com）在近三年针对数千名考生的精心辅导过程中，总结出了一套以“论文导读”为核心，以“重点精解”为主导的复习技巧，打破了此前一直被各辅导机构认为是无法进行的各校法学硕士考研专业课禁区。

能够考上法学院研究生的同学往往不仅具备扎实的基本功，更需要对学界的理论动向有较强的把握。能够在专业课中得到高分和那些能够最终获得公费的考生都读过大量的专业论文和学术专著，因此能够在笔试和面试中脱颖而出。掌握这种学术知识需要耗费考生大量宝贵的时间，而且在阅读范围选择上犯难，往往事半功倍。正是考虑到这一情况，我们组织相关专业的老师、博士进行学术攻关，针对各校法学硕士考研编写，通过介绍和导读学界近年来相关问题的重要论文，力求用最精简的篇幅，花费最短的时间，帮助考生最大限度的掌握法学考研层面所需的学术知识，为成功的迈进法学研究生殿堂服务。

“论文导读”更多侧重针对论述题、分析题和复试面试，同时培养考生的学术素养，贯穿于整个答题过程。与之相配合的，是专门针对简答题和名词解释题的“重点精解”部分，这也是应试的基础，各校学者尽管观点有差异，但基础

性问题的认识基本都是一致的。从出题者的技术角度出发,结合各校历年真题,以本专业最可能出题的考点,进行了逐一解答,简洁实用。本系列丛书每章均设“复习提示”,简要指导考生本章的复习方向,“考点荟萃”栏目以应试的眼光将可能的考点一网打尽,“实战演练”部分分为“真题再现”和“模拟测试”,帮助考生进行全方位的复习自测。

需要提醒考生的是,本书的“论文导读”部分是通过对重点论文进行导读来帮助考生理解和把握热点理论问题,限于篇幅,更多的考察热点、重点和难点都是直接通过“重点精解”的形式直接将应试性的内容编写的。由于法学界学术热点极高的时效性,“法学考研网”还将在每年12月份发布法学考研各专业“年度十大热门考点论文导读”进行增补。

此外,“法学考研网”还免费提供大量法学考研资料,提供各校法学考研全程辅导服务,在广大法学考研学子中享有崇高的声誉。这些信息包括各校法学考研历年试题、考研小词典、考研参考书信息、各校法学院信息及考研经验汇总。

扎实的基本功是法学考研成功的基础,独到的复习技巧是保证法学考研成功的秘诀。“一本攻略在手,法学考研无忧”。本套丛书将为您的法学考研之路增添胜利之翼,打开成功之门!

法学考研网《法学硕士考研全攻略》编委会

2006年7月

刑法学复习指导

刑法学历来是法学考研的热门专业之一，各校刑法学考研的竞争可谓是相当激烈，有些学校刑法学考研报考人数和录取人数的比例超过了10:1。刑法学考研虽然复习内容并不是非常多，但出题内容细、角度多，在复习时需要极为认真仔细，不能放过任何一个知识点。

本书参考刑法典以及目前各大高等院校使用的刑法学教科书，将整个刑法学分为总论和分论两大部分。总论部分分为刑法概述、犯罪构成、影响定罪的其他因素和刑事责任与刑罚四个章节；分论部分分为危害国家安全、公共安全罪，破坏社会主义市场经济秩序罪，侵害公民人身权利、民主权利、财产权利罪，妨害社会管理秩序罪和贪污贿赂、渎职罪。

第一章刑法概述，主要包括刑法概说、刑法基本原则和刑法的效力范围三部分内容；本章内容在刑法总论中所占的比例并不是很大，考研试题中一般都是以名词解释或者简答题的形式出现；在复习本章内容时应着重强调概念的记忆。

第二章犯罪构成，主要包括犯罪客体、犯罪客观方面、犯罪主体和犯罪主观方面四部分内容；本章内容在刑法总论中具有极其重要的地位，考研试题中有相当数量的简答题和论述题都出自本章；在复习本章内容时必须全面细致，确切掌握各个考点的概念、特征、种类及其他相关内容，并着重关注易出简答题和论述题的重要考点。

第三章影响定罪的其他因素，主要包括排除社会危害性行为、犯罪停止形态、共同犯罪和罪数形态四部分内容；本章内容也是

刑法总论部分中较为重要的出题源，考研试题中有相当多的名词解释和简答题都出自本章内容，论述题和案例分析题也较易出自本章；在复习本章内容时，除掌握各个考点外，还应适当关注不同概念之间的比较，并对某些重要考点作拓展性复习，学会用理论知识分析实际案例。

第四章刑事责任和刑罚，主要包括刑事责任、刑罚体系和各种刑罚制度；本章内容在刑法总论中地位不是很高，考研试题中多出名词解释和简答题；在复习本章内容时应确切掌握各个概念的含义和各项制度的制度规定。

第五章至第九章属于刑法分论部分，主要包括刑法典中规定的各个具体的罪，其中第六章破坏社会主义市场经济秩序罪，第七章侵害公民人身权利、民主权利、财产权利罪和第九章贪污贿赂、渎职罪相对而言在刑法分论中处于较为重要的地位，考研试题中简答题、论述题和案例分析较多地出自这三个章节。

刑法分论的复习，主要是掌握各个罪的概念和特征，以及重点罪名的认定和处罚。对于概念的复习，没有任何办法，只能强记，但不少犯罪通过罪名和所属的类罪可以帮助概念的记忆。

特征是刑法分论复习中最主要的内容。犯罪主体大多是一般主体，即年满十八周岁具有刑事责任能力的自然人；对于特殊主体和单位主体，需要特别关注；犯罪主观方面，大多犯罪都是故意，少部分是过失，财产类的犯罪，一般都有一句“以非法占有为目的”或者“以营利为目的”；犯罪客观方面，基本上就是重复一遍概念，然后再逐字进行解释；犯罪客体，可以根据具体犯罪所属的类罪和罪名进行记忆。

认定，对于重点罪名而言同特征同样重要。一般罪名的认定，都包括罪与非罪、既遂与未遂、此罪与彼罪三部分，少数罪名的认定还有其他特殊内容（如抢劫罪认定中的转化、故意杀人罪认定中的自杀等等）。所以任何犯罪的认定，一般都离不开犯罪构成四个要件。罪与非罪，一般从犯罪主观方面和犯罪客观方面去分

析,很多情况下主观上没有故意、行为上没有达到客观方面的要求,或者没有致使犯罪客体受到侵害,就不构成犯罪;既遂与未遂,一般是从犯罪客观方面去分析,有危害行为但没有法定危害结果的发生,便是未遂,很多情况下数额和结果是认定既遂与未遂的标准;此罪与彼罪,一般也是对犯罪构成的四个要件进行对比。

处罚,可能是刑法分论复习时的难点。我国的刑罚可以分为管制、拘役、2年、3年、5年、7年、10年、无期徒刑和死刑几个分界线;一般的犯罪,都有两个或者三个法定刑幅度。在记忆时,可以先强记几个重要犯罪的法定刑,然后通过“举重以明轻、举轻以明重”的方法,联想记忆其他罪名的处罚。对于特殊的处罚(比如抢劫罪八种可以判处死刑的情况、盗窃罪两种可以判处死刑的情况),则只能强记。

刑法学考研试题,主要有名词解释、简答题、案例分析和论述题四种题型。对于名词解释,复习时应牢记各个概念,力求一字不差背诵下来;对于简答题,复习时除牢记概念之外,还要掌握各个概念的特征或类型,力求能准确描述其特征或类型;对于案例分析,应在简答的基础上,把理论和实际联系起来,用已经掌握的理论知识分析现实生活中的实际案例;对于论述题,则应该在简答的基础上,进行详细的分析和论证,并有所展开。

由于刑法学考研的复习内容不多,较难拉开差距,因而论述题的展开部分便成为展示考生综合实力和学术功底的关键所在,也是答题中最能拉开差距的地方。为此,本书专门为刑法学考研中的热点、重点和难点问题准备了20篇论文导读,主要介绍学术界不同的学术观点和争论焦点,以及现有各项制度的缺陷和完善。希望读者能通过这些论文导读,拓宽自己的视野,增强学术功底,并在考研的答题过程中有所体现。

此外,还要注意结合新的《刑法修正案(六)》来复习。

目 录

刑法学复习指导	(1)
第一章 刑法概述	(3)
一、重点精解	(3)
重点一：刑法的概念、性质和体系	(3)
重点二：刑法解释	(4)
重点三：刑法基本原则	(5)
重点四：罪刑法定原则与罪责刑相适应原则	(6)
重点五：平等适用刑法原则	(8)
重点六：我国刑法的属地管辖权	(8)
重点七：我国刑法的属人管辖权、保护管辖权和 普遍管辖权	(10)
重点八：我国刑法的溯及力	(10)
二、论文导读	(12)
导读一：刑法解释	(12)
导读二：罪刑法定原则	(16)
三、实战演练	(20)
真题再现	(20)
模拟测试	(20)

第二章 犯罪构成	(25)
一、重点精解	(25)
重点一：犯罪概念与犯罪构成	(25)
重点二：犯罪客体与犯罪对象	(27)
重点三：犯罪客观方面	(29)
重点四：危害行为	(30)
重点五：不作为犯罪	(32)
重点六：危害结果	(33)
重点七：因果关系	(34)
重点八：犯罪客观方面的其他要件	(36)
重点九：犯罪主体	(36)
重点十：刑事责任能力	(37)
重点十一：刑事责任年龄、精神障碍与生理功能丧失	(38)
重点十二：犯罪主体的特殊身份	(40)
重点十三：单位犯罪	(41)
重点十四：犯罪主观方面	(42)
重点十五：犯罪故意与犯罪过失	(43)
重点十六：犯罪故意与犯罪过失的比较	(44)
重点十七：犯罪目的和犯罪动机	(45)
重点十八：刑法中的认识错误	(46)
二、论文导读	(47)
导读一：不作为犯罪	(47)
导读二：刑事责任能力	(52)
导读三：违法性认识	(57)
三、实战演练	(61)
真题再现	(61)
模拟测试	(62)
第三章 影响定罪的其他因素	(67)

一、重点精解	(67)
重点一：排除社会危害性行为	(67)
重点二：正当防卫	(68)
重点三：特殊正当防卫	(70)
重点四：紧急避险	(70)
重点五：犯罪既遂	(72)
重点六：犯罪预备	(72)
重点七：犯罪未遂与犯罪中止	(73)
重点八：共同犯罪的概念和特征	(76)
重点九：共同犯罪的形式	(77)
重点十：我国刑法中共同犯罪人的种类和刑事 责任	(78)
重点十一：教唆犯	(79)
重点十二：实质的一罪	(80)
重点十三：法定的一罪	(82)
重点十四：处断的一罪	(83)
重点十五：数罪的类型	(85)
二、论文导读	(86)
导读一：正当防卫	(86)
导读二：共同犯罪人的种类	(90)
导读三：处断的一罪	(94)
三、实战演练	(98)
真题再现	(98)
模拟测试	(99)
第四章 刑事责任与刑罚	(105)
一、重点精解	(105)
重点一：刑事责任	(105)
重点二：刑罚	(107)

重点三：主刑之轻刑（管制和拘役）	(108)
重点四：主刑之重刑（有期徒刑、无期徒刑和 死刑）	(110)
重点五：附加刑	(112)
重点六：剥夺政治权利	(113)
重点七：非刑罚处理方法	(115)
重点八：刑罚裁量	(116)
重点九：累犯与数罪并罚	(117)
重点十：自首与立功	(119)
重点十一：缓刑与假释	(120)
重点十二：减刑	(122)
重点十三：时效	(123)
重点十四：赦免	(123)
二、论文导读	(124)
导读一：准自首	(124)
导读二：缓刑	(128)
三、实战演练	(133)
真题再现	(133)
模拟测试	(134)
第五章 危害国家安全、公共安全罪	(137)
一、重点精解	(137)
重点一：交通肇事罪	(137)
重点二：重大责任事故罪	(138)
重点三：危害国家安全罪重点罪名之一	(140)
重点四：危害国家安全罪重点罪名之二	(141)
重点五：危害公共安全罪重点罪名之一	(143)
重点六：危害公共安全罪重点罪名之二	(145)
重点七：本章普通罪名之一	(147)
重点八：本章普通罪名之二	(148)

二、论文导读	(150)
重大责任事故罪	(150)
三、实战演练	(154)
真题再现	(154)
模拟测试	(155)
第六章 破坏社会主义市场经济秩序罪	(159)
一、重点精解	(159)
重点一：生产、销售伪劣产品罪	(159)
重点二：内幕交易、泄露内幕信息罪	(161)
重点三：信用卡诈骗罪	(162)
重点四：侵犯著作权罪	(163)
重点五：合同诈骗罪	(164)
重点六：破坏社会主义市场经济秩序罪重点罪名 之一	(165)
重点七：破坏社会主义市场经济秩序罪重点罪名 之二	(167)
重点八：破坏社会主义市场经济秩序罪重点罪名 之三	(169)
重点九：破坏社会主义市场经济秩序罪重点罪名 之四	(171)
重点十：破坏社会主义市场经济秩序罪重点罪名 之五	(173)
重点十一：破坏社会主义市场经济秩序罪重点罪名 之六	(176)
重点十二：破坏社会主义市场经济秩序罪重点罪名 之七	(178)
重点十三：本章普通罪名之一	(180)
重点十四：本章普通罪名之二	(181)
重点十五：本章普通罪名之三	(183)

重点十六：本章普通罪名之四	(185)
二、论文导读	(187)
导读一：信用卡诈骗罪	(187)
导读二：侵犯知识产权犯罪	(191)
导读三：合同诈骗罪	(197)
三、实战演练	(201)
真题再现	(201)
模拟测试	(201)
第七章 侵犯公民人身、民主权利、财产权利罪	(207)
一、重点精解	(207)
重点一：故意杀人罪	(207)
重点二：故意伤害罪	(209)
重点三：非法拘禁罪	(211)
重点四：绑架罪	(212)
重点五：诬告陷害罪	(214)
重点六：刑讯逼供罪	(215)
重点七：抢劫罪	(216)
重点八：诈骗罪	(218)
重点九：侵占罪	(219)
重点十：敲诈勒索罪	(221)
重点十一：侵害公民人身、民主权利罪重点罪名 之一	(223)
重点十二：侵犯公民人身、民主罪重点罪名之二	(224)
重点十三：侵犯财产罪重点罪名之一	(226)
重点十四：侵犯财产罪重点罪名之二	(228)
重点十五：本章普通罪名之一	(230)
重点十六：本章普通罪名之二	(231)
二、论文导读	(232)
导读一：绑架罪	(232)

导读二：转化型抢劫罪	(236)
导读三：诉讼欺诈	(241)
三、实战演练	(246)
真题再现	(246)
模拟测试	(246)
第八章 妨害社会管理秩序罪	(253)
一、重点精解	(253)
重点一：组织、领导、参加黑社会性质组织罪	(253)
重点二：伪证罪	(254)
重点三：窝藏、包庇罪	(255)
重点四：医疗事故罪	(256)
重点五：走私、贩卖、运输、制造毒品罪	(258)
重点六：妨害社会管理秩序罪重点罪名之一	(259)
重点七：妨害社会管理秩序罪重点罪名之二	(260)
重点八：妨害社会管理秩序罪重点罪名之三	(261)
重点九：妨害社会管理秩序罪重点罪名之四	(263)
重点十：妨害社会管理秩序罪重点罪名之五	(265)
重点十一：妨害社会管理秩序罪重点罪名之六	(267)
重点十二：妨害社会管理秩序罪重点罪名之七	(269)
重点十三：妨害社会管理秩序罪重点罪名之八	(270)
重点十四：妨害社会管理秩序罪重点罪名之九	(272)
重点十五：本章普通罪名之一	(274)
重点十六：本章普通罪名之二	(275)
重点十七：本章普通罪名之三	(277)
重点十八：本章普通罪名之四	(279)
重点十九：本章普通罪名之五	(280)
二、论文导读	(282)
组织、领导、参加黑社会性质组织罪	(282)
三、实战演练	(286)

真题再现	(286)
模拟测试	(287)
第九章 贪污贿赂、渎职罪	(291)
一、重点精解	(291)
重点一：贪污罪	(291)
重点二：挪用公款罪	(294)
重点三：受贿罪	(295)
重点四：玩忽职守罪	(298)
重点五：故意泄露国家秘密罪	(299)
重点六：徇私枉法罪	(301)
重点七：贪污贿赂罪重点罪名	(303)
重点八：渎职罪重点罪名之一	(305)
重点九：渎职罪重点罪名之二	(307)
重点十：渎职罪重点罪名之三	(309)
重点十一：本章普通罪名之一	(310)
重点十二：本章普通罪名之二	(312)
二、论文导读	(313)
导读一：受贿罪	(313)
导读二：徇私枉法罪	(318)
三、实战演练	(322)
真题再现	(322)
模拟测试	(323)

第一章 刑法概述

复习提示

本章内容包括刑法概说、刑法基本原则和刑法的效力范围三部分内容中的重点、难点、热点问题，是整个刑法体系中具有基础性、全局性、根本性的问题，对刑法总论和刑法分论的全部内容都具有指导性的作用，在刑法理论和司法实践中具有极其重要的地位。但是，必须指出的是，其在考研中所占的比例并不是很大，一般情况下都是以名词解释或者简答题的形式出现。因此，对于本章内容的复习，首先应该明确知悉各个基本概念，其次是掌握各个概念的含义、特征、法律规定等内容，最后才是在前面复习的基础上，对特别重要的考点进行拓展性复习，了解其在刑法理论界中的不同观点，以及现有制度的缺陷及其完善。