



三校名师
www.sanxiaomingshi.com

2009^年 国家司法考试
百分百系列

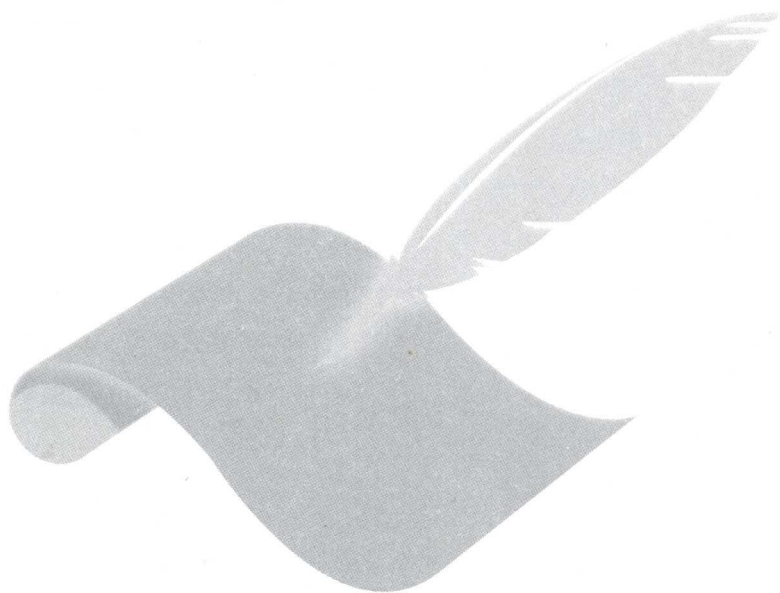
1

三校名师随堂试题

② 刑法卷

最高人民法院出版社司考研究中心 策划

北京三校名师学校 编著



图书在版编目(CIP)数据

三校名师随堂试题·刑法卷/北京三校名师学校编著.
北京:人民法院出版社,2009.5
(国家司法考试百分百系列)
ISBN 978-7-80217-798-7

I. 三… II. 北… III. 刑法-中国-法律工作者-资格
考核-习题 IV. D92-44

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 054592 号

三校名师随堂试题——刑法卷

北京三校名师学校 编著

责任编辑 林志农 张承兵 丁文严 孟 晋
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市东城区东交民巷 27 号(100745)
电 话 (010)67550563 67550567(责任编辑)
67550516(出版部) 67550558(发行部)
网 址 <http://courtpress.chinacourt.org>
E-mail courtpress@sohu.com
印 刷 保定市中国画美凯印刷有限公司
经 销 新华书店

开 本 787×1092 毫米 1/16
字 数 1098 千字
印 张 45
版 次 2009 年 5 月第 1 版 2009 年 5 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 978-7-80217-798-7
定 价 100.00 元(全 5 册)

版权所有 侵权必究

目 录

刑 法

- 专题一 刑法概述 (1)
答案及解析 / 3
- 专题二 犯罪概说 (6)
答案及解析 / 7
- 专题三 犯罪构成 (9)
答案及解析 / 12
- 专题四 排除犯罪性的行为 (16)
答案及解析 / 18
- 专题五 故意犯罪的进程形态 (20)
答案及解析 / 22
- 专题六 共同犯罪 (26)
答案及解析 / 29
- 专题七 数罪并罚和罪数形态 (34)
答案及解析 / 37
- 专题八 单位犯罪 (42)
答案及解析 / 43
- 专题九 刑罚概说 (45)
答案及解析 / 45
- 专题十 刑罚体系 (46)
答案及解析 / 48
- 专题十一 刑罚的裁量和执行制度 (49)
答案及解析 / 54
- 专题十二 追诉时效 (57)
答案及解析 / 58



专题十三	分则概说	(59)
	答案及解析 / 61	
专题十四	危害国家安全罪	(62)
	答案及解析 / 64	
专题十五	危害公共安全罪	(65)
	答案及解析 / 68	
专题十六	破坏社会主义市场经济秩序罪	(72)
	答案及解析 / 78	
专题十七	侵犯公民人身权利、民主权利罪	(87)
	答案及解析 / 92	
专题十八	侵犯财产罪	(98)
	答案及解析 / 103	
专题十九	妨害社会管理秩序罪	(110)
	答案及解析 / 116	
专题二十	危害国防利益罪	(123)
	答案及解析 / 123	
专题二十一	贪污贿赂罪	(124)
	答案及解析 / 129	
专题二十二	渎职罪	(134)
	答案及解析 / 137	
专题二十三	军人违反职责罪	(142)
	答案及解析 / 142	

◎ 刑 法

专题一 刑法概述

一、单项选择题

1. 我国《刑法》第28条规定：“对于被胁迫参加犯罪的，应当按照他的犯罪情节减轻处罚或者免除处罚。”这一规定体现了刑法哪一项基本原则？

- A. 罪刑相适应原则
- B. 罪责自负，反对株连原则
- C. 刑法适用人人平等原则
- D. 罪刑法定原则

2. 外国公民汤姆曾在泰国、越南、缅甸等国家多次进行国际贩毒活动，并曾被其所属国通缉。某日，汤姆到我国境内旅游被拘捕，汤姆即以其非中华人民共和国公民，也未在中华人民共和国境内犯罪为由提出抗议。我国依法可以对汤姆采取的措施是：

- 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，但审判要有汤姆所在国、泰国、越南、缅甸等国的共同参与

3. 中华人民共和国公民在中华人民共和国领域外犯罪的，适用我国刑法，但是可以不予追究的是：

- A. 法定最低刑3年以下
- B. 法定最高刑3年以下有期徒刑
- C. 法定最低刑3年以上有期徒刑
- D. 法定最高刑3年以上有期徒刑

4. 以下关于刑法解释的陈述，说法不正确的是：

- A. 刑法解释不能超出刑法用语的基本含义
- B. 刑法解释的对象是刑法文本，目标是为了正确界定和阐明刑法规范
- C. 刑法解释按照解释主体不同，可以分为立法解释、司法解释和学理解释
- D. 罪刑法定原则禁止不利于被告人的类推解释，因此对有利于被告人的类推解释则不禁止

5. 关于罪刑法定原则，下列哪一选项是正确的？

- A. 罪刑法定原则禁止不利于行为人的溯及既往，但允许有利于行为人的溯及既往
- B. 罪刑法定原则中的“法”不仅包括国家立法机关制定的法，而且包括国家最高行政机关制定的法
- C. 刑法分则的部分条文对犯罪的状况不作具体描述，只是表述该罪的罪名。这种立法体例违反罪刑法定原则
- D. 罪刑法定原则的思想基础之一是民主主义，而习惯最能反映民意，所以，将习惯作为刑法渊源并不违反罪刑法定原则



6. 以下选项中符合我国刑法关于溯及力规定的是哪一选项？

- A. 张某，因从事“投机倒把”行为被某基层人民法院于1997年9月28日依79年刑法一审判处投机倒把罪；10月1日新刑法生效，取消投机倒把罪罪名；张某遂于10月2日以应适用新刑法改判无罪为由上诉至中级人民法院。该法院认为，本案应从旧法即适用张某行为时的79年刑法，原判无误，驳回上诉
- B. 李某，1995年至1996年多次盗窃多人普通财物，数额特别巨大，1997年2月被法院一审判处死刑缓期两年执行，李某上诉，3月1日二审维持原判。10月1日新刑法生效，规定普通盗窃罪不再适用死刑。李某于10月5日提出再审，要求依新刑法减轻其处罚；再审法院以从轻法为由将其减为无期徒刑
- C. 王某，2003年5月11日被医院确诊为非典型肺炎而隔离，但其因害怕隔离于5月13日砸碎医院玻璃窗户逃回家中，致使其所在居民小区23人感染。5月14日最高人民法院、最高人民检察院发布司法解释，将此种情况规定为过失以危险方法危害公共安全罪，15日生效，人民法院遂依此司法解释判处王某过失以危险方法危害公共安全罪
- D. 孙某，因盗窃罪而被法院判处有期徒刑3年，1995年5月刑满释放，1999年5月孙某又因抢夺罪应当被判处有期徒刑。但法院对孙某是否构成累犯产生了争议。1997年10月1日生效之前的1979年刑法规定，累犯是刑罚执行完毕3年之内又犯新罪；而新刑法规定累犯是刑罚执行完毕5年之内又犯新罪。鉴于依新刑法认定孙某不构成累犯有利于孙某本人，处刑较轻，法院遂依轻法认定孙某不构成累犯

二、多项选择题

1. 我国《刑法》第6条第1款规定：“凡在中华人民共和国领域内犯罪的，除法律有特别规定的以外，都适用本法。”这里的“特别规定”包括：

- A. 自治区人大针对刑法所作的变通规定
- B. 自治州人大针对刑法所作的补充规定
- C. 我国港、澳特别行政区法律作出的特别规定
- D. 刑法实施后，新制定的特别刑法、附属刑法所作的特别规定

2. 关于罪刑相适应原则，下列说法正确的有：

- A. 罪刑相适应原则要求刑法不溯及既往
- B. 罪刑相适应原则要求刑事立法制定合理的刑罚体系
- C. 罪刑相适应原则要求刑罚与犯罪性质、犯罪情节和罪犯的人身危险性相适应
- D. 罪刑相适应原则要求在行刑中合理地运用减刑、假释等制度

3. 中国公民甲在美国杀害了中国公民乙，被美国法庭以故意杀人罪判处5年有期徒刑。甲回到中国后，依据我国《刑法》，下列说法正确的是哪些选项？

- A. 不受该外国判决的约束，仍然可以依照中国刑法追究
- B. 鉴于甲在外国已受过刑罚处罚，应当免除处罚
- C. 受该外国判决的约束，不能依照中国刑法再行追诉
- D. 鉴于甲在外国已受过刑罚处罚，可以免除或减轻处罚

4. 关于刑法下列哪些说法正确?

- A. 狭义刑法仅指刑法典
- B. 刑法有广义和狭义之分
- C. 刑法是以犯罪和刑罚为主要内容的法律
- D. 广义刑法指刑法典、单行特别刑法、附属刑法三种刑法规范

5. 我国《刑法》第6条规定：“凡在中华人民共和国领域内犯罪的，除法律有特别规定的以外，都适用本法。”这里的“除法律有特别规定的以外”主要是指：

- A. 享有外交特权和豁免权的外国人的刑事责任，通过外交途径解决
- B. 香港、澳门特别行政区发生的犯罪由当地的司法机构适用当地的刑法
- C. 相对狭义刑法即1997年10月1日生效的刑法典而言，民族自治区有特别规定的排除刑法典的适用
- D. 相对狭义刑法即1997年10月1日生效的刑法典而言，单行刑法有特别规定的，那么就排除刑法典的适用（特别法效力优于一般法）

三、不定项选择题

关于刑法效力范围正确的说法有：

- A. 凡在中国领域内犯罪的，根据国家主权原则应当毫无例外地依据属地原则适用中国刑法，由中国的法院裁判
- B. 中国公民在中国领域外无论实施何种犯罪都应当适用中国刑法，由中国法院追究刑事责任
- C. 外国人在中国领域外对中国国家或者公民犯罪，而按中国刑法规定的最低刑为3年以上有期徒刑的，可以适用中国刑法，但是按照犯罪地的法律不受处罚的除外
- D. 外国人甲在中国贩卖毒品，适用普遍管辖原则确定我国刑法对该案件的效力

答案及解析

一、单项选择题

1. 【答案】A

【解析】罪刑相适应原则要求刑罚既与犯罪的性质相适应，又要与犯罪人的主观恶性及其人身危险性相适应，“对于被胁迫参加犯罪的，应当按照他的犯罪情节减轻或者免除处罚”的规定体现了罪刑相适应的原则，故A项正确。

2. 【答案】C

【解析】因毒品犯罪系国际条约规定的犯罪，根据普遍管辖原则，中国可以对之行使管辖权。对国际犯罪的处理应适用“或起诉或引渡”原则。因此，选项C是正确答案。

3. 【答案】B

【解析】我国《刑法》第7条第1款规定：中华人民共和国公民在中华人民共和国领域外犯本法规定之罪的，适用本法，但是按本法规定的最高刑为3年以下有期徒刑的，可以不予追究。故B项正确。

4. 【答案】A

【解析】刑法解释原则上不能超出刑法用语的基本含义，但是扩张解释即刑法条文字面的通常含义比刑法的真实含义窄，于是扩张字面含义，使其符合刑法的真实含义，在此种情况下刑法解释可以超出刑法用语的基本含义的范围。所以 A 项不正确，B、C、D 项正确。

5. 【答案】A

【解析】罪刑法定原则的具体要求如下：(1) 规定犯罪及其法律后果的法律必须是立法机关制定的成文的法律，行政法规、习惯、习惯法、判例都不得作为刑法的渊源。所以 B、D 项是错误的。(2) 禁止不利于行为人的溯及既往，不禁止有利于行为人的溯及既往。所以 A 项正确。(3) 刑法分则部分条文对犯罪状况不作具体描述，学理上称为简单罪状，因为罪名看了就明白，不须详述。这不违反罪刑法定原则，故 C 项错误。

6. 【答案】C

【解析】刑法的溯及力，是指刑法生效后，对于其生效以前未经审判或者判决尚未确定的行为是否适用的问题。如果适用，则有溯及力；如果不适用，则没有溯及力。

对于 1949 年 10 月 1 日中华人民共和国成立后，1997 年 10 月 1 日修订后的刑法生效前实施的行为，应按以下情况分别进行处理：

(1) 当时的刑法不认为是犯罪，现行刑法认为是犯罪的，只能适用修订前的刑法，现行刑法不具有溯及力。对此，不能以新刑法典规定为犯罪为由而追究行为人的刑事责任。

(2) 当时的刑法认为是犯罪，但现行刑法不认为是犯罪的，只要这种行为未经审判或者判决尚未确定，则应适用现行刑法，即现行刑法具有溯及力。

(3) 当时的刑法和现行刑法都认为是犯罪，并且按照现行《刑法》第四章第八节的规定应当追诉的，原则上按当时的刑法追究刑事责任，此即从旧兼从轻原则所指的从旧；但是，如果当时的刑法处刑比现行刑法要重，则适用现行刑法，即从轻原则的体现。

(4) 如果根据当时的法律已经作出了生效的判决的，该判决继续有效。即使按现行刑法的规定，其行为不构成犯罪或者处刑较当时的刑法要轻，也不例外。按照审判监督程序重新审判的案件，适用当时的刑法。对一种行为，刑法的溯及适用，只限于未经审理或者虽经审理但尚未作出生效判决的场合；已经生效的判决，不应根据刑法的规定加以改变，以维护人民法院生效判决的严肃性和稳定性。

综上，A、B、D 三项是错误的。另外关于司法解释的时间效力，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审理的案件，依照司法解释的规定办理，所以 C 项是符合溯及力的规定的，故 C 项当选。

二、多项选择题

1. 【答案】A、C、D

【解析】《刑法》第 90 条规定：民族自治地方不能全部适用本法规定的，可以由自治区或者省人民代表大会根据当地民族的政治、经济、文化的特点和本法规定的基本原则，制定变通或者补充的规定，报请全国人民代表大会常务委员会批准施行。另外，香港、澳门特别行政区基本法，适用特区的法律。故 A、C、D 项正确，当选。

2. 【答案】B、C、D

【解析】刑法不溯及既往是罪刑法定原则的要求，不是罪刑相适应原则的要求，故 A 项错误，其他选项都正确，故 B、C、D 项当选。

3. 【答案】A、D

【解析】我国《刑法》第7条规定：中华人民共和国公民在中华人民共和国领域外犯本法规定之罪的，适用本法，但是按本法规定的最高刑为3年以下有期徒刑的，可以不予追究。中华人民共和国国家工作人员和军人在中华人民共和国领域外犯本法规定之罪的，适用本法。该条是我国刑法对属人管辖权的规定。根据上述规定，我国公民在我国领域外犯我国刑法规定之罪的，不论按照当地法律是否认为是犯罪，也不论其所犯罪行为侵犯的是何国或者何国公民的利益，原则上都适用我国刑法。只是按照我国刑法的规定，该公民所犯之罪的法定最高刑为3年以下有期徒刑的，可以不予追究。所谓“可以不予追究”，是表明不予追究的一种倾向性，并非绝对不追究，而是保留追究的可能性，认为必要时，也可以追究。我国《刑法》第10条规定：凡在中华人民共和国领域外犯罪，依照本法应当负刑事责任的，虽然经过外国审判，仍然可以依照本法追究，但是在外国已经受过刑罚处罚的，可以免除或者减轻处罚。因此，正确答案选A、D两项。

4. 【答案】A、B、C、D

【解析】根据刑法规定范围的大小，可将刑法分为广义刑法和狭义刑法。广义刑法，是指一切规定犯罪、刑事责任和刑罚的法律规范的总和，包括刑法典、单行刑法、附属刑法等。狭义刑法，仅指系统规定犯罪与刑罚的一般原则和各种具体犯罪及其刑罚的规范的刑法典。

根据刑法适用范围的大小，可将刑法分为普通刑法和特别刑法。普通刑法，是指效力及于一国领域内任何地区 and 个人的刑法规范，也就是具有普遍适用效力的刑法，实际上即指刑法典。特别刑法有两层含义：一是作为普通刑法的对称，指国家为适应某种特殊需要而颁布的，效力仅及于特定人、特定时间或特定条件的刑法规范，又称为实质意义上的特别刑法；二是作为现行刑法典的对称，指国家为弥补现行刑法典的不足而颁布的一切刑法规范，又称为形式意义上的特别刑法。在我国，特别刑法也就是指单行刑法和附属刑法。

根据法规的独立性与否，可将刑法分为单一刑法和附属刑法。单一刑法，是指某一法规的内容全部或基本上是刑法规范，包括刑法典、单行刑法、刑法立法解释等。单行刑法，也就是单行刑事法律，是指针对某种或某一类犯罪而制定的刑事法律。它是为补充、修改刑法典而由最高立法机关颁布的刑法规范，其内容基本上是刑法规范，但有时也包括一些非刑法的内容。刑法立法解释是国家立法机关对刑法规范的含义所作的说明。附属刑法是指非刑事法律中有关犯罪与刑罚的规定。因此，正确答案选A、B、C、D四项。

5. 【答案】A、B、C、D

【解析】所谓“法律有特别规定”，主要是指：

(1) 《刑法》第11条关于“享有外交特权和豁免权的外国人的刑事责任，通过外交途径解决”的规定。

(2) 《刑法》第90条关于“民族自治地方不能全部适用本法规定的，可以由自治区或者省的人民代表大会根据当地民族的政治、经济、文化的特点和本法规定的基本原则，制定变通或者补充的规定，报请全国人民代表大会常务委员会批准施行”的规定。

(3) 现行刑法施行后由国家立法机关制定的特别刑法的规定。现行刑法施行后，国家立法机关仍有必要根据实际需要制定单行刑法、附属刑法规范，或以修正案的形



式对刑法典作修改补充。如果这些特别刑法、刑法修正案的规定与新刑法典的规定发生法条竞合或冲突,应按“特别法优于普通法”的原则处理。

(4) 我国香港特别行政区和澳门特别行政区基本法作出的例外规定。由于政治、历史的原因,我国刑法的效力无法及于港、澳地区,这属于对刑法属地管辖权的一种事实限制。

综上,正确答案选 A、B、C、D 四项。

三、不定项选择题

【答案】C

【解析】A 项不符合《刑法》第 6 条“有特别规定的除外”,该特别规定主要有:(1)享有外交特权和豁免权的外国人在中国犯罪的刑事责任通过外交途径解决(《刑法》第 11 条)。(2)港、澳特别行政区发生的犯罪,依“基本法”由港澳特区行使管辖权。(3)单行刑法和附属刑法。(4)民族自治地方的变通和补充规定。B 项不符合《刑法》第 7 条属人原则适用的“也可以不予追究”的例外;D 项因为是(中国)“域内”犯罪,所以适用属地原则确立刑法适用(管辖权),故 D 项错误;C 项正确,当选。

专题二 犯罪概说

一、单项选择题

1. 犯罪行为的最本质特征是:

- A. 刑事违法性
- B. 严重的社会危害性
- C. 应受刑罚惩罚性
- D. 主观罪过性

2. 对下列哪种情形,司法机关应当追究刑事责任:

- A. 犯罪嫌疑人甲某挪用公款数额特别巨大,于 2000 年 4 月畏罪自杀身亡
- B. 李某怀疑张某和自己的丈夫有不正当关系,遂在各种场合羞辱张某。张某没有就李某的侮辱行为向法院起诉
- C. 甲某曾于 1992 年采用欺诈的手段虚报注册资本 100 万元,注册一个电脑公司,直到 2001 年 5 月才有人向工商部门检举
- D. 朱某于 1992 年 4 月 1 日强奸一名 10 岁的幼女,1994 年 8 月 15 日被告发,案发后一直在逃

二、多项选择题

1. 下列犯罪分类中哪些属于法定分类?

- A. 自然犯与法定犯
- B. 重罪与轻罪
- C. 国事犯罪与普通犯罪
- D. 身份犯与非身份犯罪

2. 下列哪些情形可以认为属于“情节显著轻微危害不大,不认为是犯罪”?

- A. 陈某散布刘某生活作风不好,刘某找陈某当面对质,陈某承认自己没有凭证
- B. 张某与赵某争执,并把赵某商店的柜台砸毁,造成 1000 元的损失

- C. 王某怀疑李某偷拿商店物品,并将其带到办公室扣留、盘问近1小时,但并无证据表明李某偷拿了物品
- D. 孙某在其经营的商店中出售假烟、假酒,销售额近1万元

3. 甲酒后结帐时,要求女招待打折遭到拒绝,觉得当着许多朋友面遭到拒绝很没面子,恼羞成怒,一把掀翻餐桌,还给女招待一耳光。众顾客愕然。甲打碎碗筷价值80余元,女招待被打耳光,面部红肿,休息2天后才上班。甲的行为:

- A. 构成寻衅滋事罪
- B. 情节显著轻微、危害不大,不认为犯罪
- C. 构成治安违法行为
- D. 构成侵权行为

三、不定项选择题

1. 某甲患有梦游症,一天夜晚在梦游时将同宿舍的室友某乙杀死,某甲早上醒来后见状大惊,随即报案。此案中,某甲的行为:

- A. 构成故意杀人罪
- B. 构成过失致人死亡罪
- C. 是受到精神强制下的行为,不负刑事责任
- D. 是睡梦中的无意识行为,不负刑事责任

2. 行为人的行为构成犯罪承担刑事责任的基本要素是:

- A. 侵害刑法保护的社会利益(客体),具有社会危害性
- B. 属于刑法分则某条规定的犯罪行为(法定犯罪行为)
- C. 行为人达到刑事责任年龄,具有辨认、控制能力(主体)
- D. 具有故意或过失应受到刑罚的谴责(罪过)

3. 李某(27岁)带邻居的两名幼儿去公园水池边玩耍,幼儿王某(3岁)滑进水池,李某由于怕冷不敢救人只高声呼救,此时另一社会青年张某恰好路过,在一边嘻笑观看。待公园管理人员赶到时,王某已被淹死。关于李某、张某的刑事责任:

- A. 李某是过失致人死亡罪
- B. 张某是过失致人死亡罪
- C. 李某不负刑事责任
- D. 张某不负刑事责任

答案及解析

一、单项选择题

1. 【答案】B

【解析】社会危害性是犯罪的最本质、最基本特征。所谓严重的社会危害性,是指行为对刑法所保护的社会关系造成损害的特性。行为没有社会危害性,就不构成犯罪。社会危害性未达到严重程度的,也不构成犯罪。

2. 【答案】D

【解析】刑罚消灭事由主要有:超过追诉时效的;经特赦令免除刑罚的;告诉才处理的犯罪,没有告诉或者撤回告诉的;犯罪嫌疑人、被告人死亡的;其他法定事由。根据《刑事诉讼法》第15条、《刑法》第88条,D项属于追诉时效延长的情形。



二、多项选择题

1. 【答案】C、D

【解析】犯罪的分类分为理论分类与法定分类两大类。犯罪的理论分类：重罪与轻罪、自然犯与法定犯、隔隙犯与非隔隙犯。法定分类：国事犯罪与普通犯罪、身份犯与非身份犯罪、自然人犯罪与单位犯罪、亲告罪与非亲告罪以及基本犯、加重犯与减轻犯。可知C、D两项正确，A、B两项属于犯罪的理论分类。

2. 【答案】A、B、C、D

【解析】法律明文规定诽谤、侮辱他人必须情节严重才能定罪，A项中陈某散布刘某的不利言论并不具有情节严重的特征，故不构成犯罪。毁损他人财物也须情节严重或者数额较大才能构成故意毁坏财物罪，故B项正确。对于C项，法律虽然没有明文规定非法拘禁罪、非法搜查罪必须情节严重，但司法实务一般认为该类罪要求达到一定的严重程度，王某的行为未达到足以定罪的程度，故C项正确。D项中，销售伪劣商品，要求销售额达到5万元才能定罪，故正确。

3. 【答案】B、C、D

【解析】刑法上的犯罪具有社会危害性、刑事违法性、应受刑罚处罚性的特征。《刑法》第13条规定了犯罪的概念，同时其“但书”规定，情节显著轻微、危害不大的，不认为是犯罪。本题中，甲的行为情节显然不够严重恶劣，危害也不大，不是犯罪。但是，其行为违反了民事、行政法的规定，属于治安违法行为，也构成侵权行为，故选B、C、D项。

三、不定项选择题

1. 【答案】D

【解析】梦游时甲没有认识能力，无法构成犯罪主观方面的故意或过失。

2. 【答案】A、B、C、D

【解析】一般而言，任何一种犯罪都有四个方面的基本要件：犯罪客体、犯罪的客观方面、犯罪主体、犯罪的主观方面。也就是说，在需要认定现实生活中发生的某种行为事实是否为犯罪，必须结合以下几个因素认定：行为侵害了刑法所保护的社会关系或社会利益、在客观上实施了法律所禁止的危害行为、行为人达到了法定负刑事责任的年龄并具有辨认和控制能力、在主观上具有故意或者过失。

3. 【答案】A、D

【解析】刑法上的不作为，是危害行为的一种基本形式，是指行为人负有刑法要求必须履行的某种特定义务，能够履行而没有履行的行为。不作为必须以负有某种特定义务为前提。这种特定义务产生的根据主要有：

(1) 法律上的明文规定，包括宪法、法律和各种法规所规定的且为刑法所要求实施的义务；

(2) 职务上或业务上的要求，担任某种职务或从事某种业务的人，其职务的本身和业务的性质，就决定他负有某种特定的义务，如果不履行职责，情节恶劣或造成严重后果，依照刑法规定应当追究刑事责任的，就是以不作为方式实施的犯罪；

(3) 行为人的先行行为，由于自己的行为而引起刑法所保护的某种法益处于危险状态，行为人负有采取有效措施来排除该种危险或避免危害结果发生的特定义务，如果不履行这种义务情节严重或者造成严重后果的，也是以不作为方式实施的犯罪；

(4) 自愿承担的某种特定义务，行为人基于自己的意思表示自愿负担某种特定义务后，有责任按照委托人的要求履行该项义务，如果不履行自愿承担的义务，由此造成严重的危害结果，致使刑法所保护的某种法益受到损害，应视为以不作为方式实施的犯罪。

本案中，张某的行为应当受到严厉的道德谴责，但行为人张某不负有刑法意义上的积极救助的义务，因此也不应当对其行为进行刑法上的责难。至于李某，由于其先前行为使其负有看护幼儿的义务，在幼儿王某陷入危险的时候，李某的不作为无疑构成过失致人死亡罪。因此，正确答案选 A、D 项。

专题三 犯罪构成

一、单项选择题

1. 下列犯罪中，犯罪客体是简单客体的是：

- A. 强奸罪
- B. 绑架罪
- C. 医疗事故罪
- D. 生产、销售伪劣产品罪

2. 下列行为属于刑法意义上的危害行为的是：

- A. 人在不可抗力作用下的举动
- B. 身体受到暴力强制情况下的行为
- C. 人在睡梦中的动作
- D. 受到诱惑而实施的行为

3. 李某（男）平日喜欢邻居 2 岁的男孩王某，一日，李某将王某抱起抛上天空玩耍，李某的妻子张某要李某小心，不要摔着孩子，李某说没事。当再次抛起王某时，李某没有接住，王某掉在水泥地上摔死了。从刑法理论上讲，李某对王某的死亡结果在主观要件上所持的心理态度是什么？

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

4. 某甲为铁路扳道工，其工作是在相向的火车驶来时负责将铁轨岔开，以使火车安全运行。一日某甲因奖金分配问题与领导发生争执，为了发泄不满，在其值班期间没有扳道岔就擅自离开，结果造成两列火车迎头相撞的重大事故。则某甲的行为：

- A. 属于不作为的过失犯罪
- B. 属于不作为的故意犯罪
- C. 属于作为的过失犯罪
- D. 属于作为的故意犯罪

5. 甲在 13 周岁的时候盗窃价值 2000 元的物品，在 14 周岁时抢劫价值 8500 元的物品，在 17 周岁时又盗窃价值 4000 元的物品，在 18 周岁时又盗窃 1000 元的物品。在对甲追究刑事责任时，计算其盗窃数额应为：

- A. 15500 元
- B. 13500 元
- C. 10500 元
- D. 5000 元

6. 某甲是间歇性精神病人。某日，某甲喝醉了酒，把某酒店老板打成重伤，在群众抓捕他时，某甲因惊恐而精神病发作。某甲是否负刑事责任？

- A. 应当负刑事责任，但可以减轻处罚
- B. 应当负刑事责任，但从轻处罚



- C. 不负刑事责任，因其是精神病人
- D. 应当负刑事责任

7. 张某欲用该大学化学实验室的有毒化学试剂硫酸亚铊蓄意报复同班同学肖某。事先在图书馆查得其致死量为 10 ~ 15mg。某日，他向肖某的水杯里投放了 20mg 硫酸亚铊，但效果不明显。次日，为验证硫酸亚铊的毒性，他把与其有过节的同学李某作为试验对象，并自言自语：“看他死得了死不了，死不了症状又如何”，一次性在李某的奶粉里投入了 30mg 的硫酸亚铊。经法医鉴定，肖某、李某二人均已构成轻伤。关于张某对李某下毒时的主观态度以及构成的犯罪，下列说法正确的是：

- A. 直接故意；故意杀人罪
- B. 间接故意；投放危险物质罪
- C. 直接故意；投放危险物质罪
- D. 间接故意；故意杀人罪

8. 在下列行为中，行为人为特殊犯罪主体的是：

- A. 税务局局长李某多次伙同他人走私汽车，获得高级轿车 3 辆，价值 500 万元
- B. 某国有公司财务人员王某，偷偷潜入公司仓库盗窃价值 20 万元的高科技产品
- C. 医生刘某在给病人注射时未按药方核对药物，导致病人死亡
- D. 法官张某无驾驶执照，向朋友借来汽车在马路上行驶，结果造成重大交通事故

9. 下列情况具有刑法上的因果关系的是：

- A. 甲开车时不慎将乙撞成重伤，乙因此而住院，后因护士严重不负责任在输血时乙受感染而死亡，甲的行为与乙的死亡结果
- B. 甲意图杀死乙，但仅导致乙受轻伤，乙迷信鬼神，而以香火涂抹伤口，致使细菌侵入体内死亡，甲的行为与乙的死亡结果
- C. 甲遭遇乙绑架，甲从飞驰的车上跳车逃跑时，不幸摔死，乙的行为与甲的死亡结果
- D. 甲素来厌恶乙，明知乙水性不佳，还怂恿其一个人出船钓鱼，结果乙溺水而亡，甲的行为与乙的死亡结果

10. 下列哪种犯罪不是侵犯复杂客体的犯罪？

- A. 寻衅滋事罪
- B. 暴力取证罪
- C. 诬告陷害罪
- D. 窝藏、包庇罪

二、多项选择题

1. 下列不作为的行为方式中，哪些构成犯罪？

- A. 甲对年迈的父母不尽赡养义务，致使父母饿死
- B. 技工乙不按规定操作机器，致使发生重大责任事故
- C. 幼儿园老师丙带学生出去游玩，孩子溺水，丙发现后能够救助而不及时抢救，致使小孩被淹死
- D. 丁看着妻子在家中上吊自尽而不救助，喝酒睡觉，导致妻子死亡

2. 已满 14 周岁不满 16 周岁的人对下列哪些犯罪负刑事责任？

- A. 故意伤害致人重伤
- B. 贩卖毒品

指实足年龄，以公历的年、月、日计算。
注意《刑法》第17条第2款所列的相对负刑事责任的年龄范围，限定了八种具体犯罪行为而不是具体罪名。而刑事责任年龄以行为时为基准且

C. 投放危险物质罪

D. 绑架罪

3. 关于刑法上的认识错误，下列哪些说法正确？

- A. 法律认识错误原则上不排除罪责，但可以酌情减轻罪责
- B. 事实认识错误包括对象错误、客体错误、手段（工具）错误、行为性质错误、因果关系错误、打击错误
- C. 甲为杀害乙而朝乙射击，却误把乙身边的丙当作乙，击中了丙，致丙受伤，对甲应当按照故意杀人罪未遂定罪处罚
- D. 甲杀丁并碎尸，用塑料袋包装。对乙谎称是鸦片，以5000元的价格托乙运至火车站寄存柜中存放。乙按吩咐搬运至寄存柜中。乙构成帮助毁灭证据罪

4. 下列哪些情形属于间接故意？

- A. 甲投毒杀害丈夫乙，而对也会毒死女儿的可能性听之任之，结果也毒死了女儿
- B. 王某打猎时，猎物附近有儿童，王某对可能造成儿童的死亡放任不管
- C. 行为人酒后驾车超速行驶，乘客提醒他注意安全，他不听，仍然高速行驶，结果造成交通事故
- D. 行为人与被害人因琐事引起争执。被害人纠集20余人闯入行为人院中无理取闹，行为人气极，拿出私藏的手榴弹拧开后盖掖在腰间，手持点燃的爆竹自屋内冲出。想以此吓退对方。不料对方抢夺手榴弹，发生爆炸，造成3人死亡、2人重伤、5人轻伤的后果。行为人对该手榴弹爆炸的结果

5. 下述情况中属于对象错误的有：

- A. 误以兽为人而予以杀害
- B. 误以人为兽而予以杀害
- C. 误以甲为乙而加以杀害
- D. 误以死人为活人而加以杀害

6. 某甲（1990年5月6日出生）于2005年5月6日在路边用绳子缠绕其弟弟某乙的脖子并使劲勒住。路人某丙（36岁）看见不予制止，眼看着某乙被勒死。对于此案下列哪些说法是正确的？

- A. 某甲不构成犯罪，因为尚未达到刑事责任年龄
- B. 某丙不构成犯罪，因为没有作为的义务
- C. 某甲和某丙构成共同犯罪
- D. 某甲构成犯罪，并构成纯正的作为犯

7. 关于间接故意与过于自信的过失的相似之处与区别下列说法正确的有：

- A. 二者均认识到危害结果发生的可能性
- B. 二者均不是希望危害结果发生
- C. 间接故意对危害结果持放任的态度，因此根本不考虑是否可以避免危害结果的发生
- D. 过于自信的过失希望危害结果不发生，因此考虑到避免危害结果发生

8. 关于特殊主体下列哪些提法是正确的？

- A. 贪污罪的主体与职务侵占罪的主体各自利用了本人职务上的便利，共同侵吞国有财产的，根据主犯的身份认定犯罪的性质
- B. 特殊主体的犯罪意味着没有该特殊主体身份的人不可能构成该罪的实行犯，但



是可以构成帮助犯或者教唆犯

- C. 组织、领导、参加黑社会组织罪的组织者，属于特殊主体的身份
- D. 境外黑社会组织成员入境发展黑社会组织罪属于特殊主体的犯罪

三、不定项选择题

1. 工人孙某休假回村，一日主动携带邻居6岁小孩进入村旁林深路远、豺狼出没的山林中狩猎。走入森林约5公里的时候，两人失散。孙某继续独自狩猎，之后既不寻找小孩，也没有返村告知小孩家人，便径直回县城工作单位。4日后，邻居在林中发发现被野兽咬伤致死的小孩尸体。孙某的行为属于下列哪一种？

- A. 故意杀人
- B. 意外事件
- C. 过失致人死亡
- D. 不构成犯罪

2. 下列犯罪中，刑法规定犯罪目的为犯罪构成要件主观方面必备要素的是哪几项？

- A. 走私淫秽物品罪
- B. 非法转让、倒卖土地使用权罪
- C. 销售侵权复制品罪
- D. 聚众哄抢罪

3. 下列属于不真正身份犯的是：

- A. 国家机关工作人员犯诬告陷害罪
- B. 国家机关工作人员犯重婚罪
- C. 国家机关工作人员犯报复陷害罪
- D. 国家机关工作人员参与生产、销售伪劣商品罪

4. 下列属于危险犯的是：

- A. 破坏交通工具罪
- B. 放火罪
- C. 妨害国境卫生检疫罪
- D. 擅自进口固体废物罪

答案及解析

一、单项选择题

1. 【答案】A

【解析】《刑法》第236条规定的强奸罪，侵犯的客体是女性的性自主权和身心健康；《刑法》第239条规定的绑架罪，侵犯的客体是他人的人身自由和财产以及其他个人、社会利益；《刑法》第335条规定的医疗事故罪，侵犯的客体是国家医疗管理秩序和就诊人的生命、健康权利；《刑法》第140条规定的生产、销售伪劣产品罪侵犯的客体是国家对产品质量的管理制度和消费者的合法权益。本题选项中，只有强奸罪侵犯的客体是简单客体，所以应选A项。

2. 【答案】D

【解析】不属于犯罪客观方面的危害行为（即非刑法意义上的危害行为）包括：（1）欠缺有意性的行为，如反射动作、睡梦中精神错乱状态下的举动、身体受到暴力强制情况下的行为、不可抗力引起的行为；（2）欠缺有害性的行为，指我国刑法中规定的正当防卫行为或者紧急避险行为；（3）欠缺刑事违法性的行为，指行为人的行为虽然具有社会危害性但由于未达到应受刑罚处罚的程度，因而不认为是犯罪行为，或者刑法未将其规定为犯罪。如《刑法》第13条规定的“情节显著轻微危害不大的”行为。

本题中,选项 A、B、C 不属于刑法意义上的危害行为。选项 D 中受到诱惑而实施的行为,仍是在行为人意志支配下实施的行为,因此,属于刑法意义上的危害行为。所以本题应选 D 项。

3. 【答案】B

【解析】张某已经警告李某不要摔着孩子,李某显然已经预见可能发生的结果,但自信能避免,因此属于过于自信的过失。

4. 【答案】B

【解析】职务上或业务上要求履行的义务,是以行为人具有某种职务身份或者从事某种业务并且正在执业为前提,否则,不发生履行该类义务的问题。这种义务一般由有关法规、规章制度加以规定。职务或业务上要求履行的义务同法律明文规定的义务不同,其区别在于:职务上或业务上要求履行的义务,是以行为人所担任的职务或从事的职业为前提的,行为人只有在履行职务或从事业务期间才谈得上对这种义务的违反。行为人在非执行职务或者从事业务期间,就谈不上对这种义务的违反;法律明文规定的义务,如婚姻法规定的父母子女之间及夫妻之间有相互扶养的义务,保密法规定的保护国家秘密的义务,税法规定的公民和法人向国家依法纳税的义务,这些一般都是以某种特定的身份为前提,具备此种规定的身份者任何时候都必须履行义务,否则就构成不作为犯罪。甲违背自己的职责要求不扳道岔,属于不作为,作为扳道工明知自己的行为可能造成的后果而放任其发生,属于故意犯罪。

5. 【答案】D

【解析】计算甲的盗窃数额肯定不能包括 14 岁时抢劫的数额。根据《刑法》第 17 条的规定,甲对其 13 周岁时的盗窃行为不负刑事责任,仅对 17、18 周岁时的盗窃行为负刑事责任,故甲盗窃数额为 5000 元。

6. 【答案】D

【解析】《刑法》第 18 条分别对精神病人、间歇性精神病人的刑事责任能力问题作了明确的规定。该条第 2 款规定:间歇性的精神病人在精神正常的时候犯罪,应当负刑事责任。该条第 4 款规定:醉酒的人犯罪,应当负刑事责任。因此,正确答案选 D 项。

7. 【答案】D

【解析】行为人对于肖某的主观心理为直接故意,而对于李某则为间接故意,从其话语“看他死得了死不了”中可以得知行为人认识到了其行为可能带来死亡结果,但是主观上不是积极的追求,也不是希望避免,而是带有消极放任的心态。另外,投放危险物质罪属于危害公共安全的犯罪,行为人的犯罪行为并没有危害公共安全。

8. 【答案】C

【解析】特殊犯罪主体除具备一般主体条件外,还须具备特殊的身份(包括自然身份和法定身份)。C 项中医生刘某构成医疗事故罪。医疗事故罪是身份犯,须特殊主体才能构成,而其他三人虽然具有特殊身份,但是其犯罪行为与其身份没有任何关系,他们分别构成走私普通物品罪、盗窃罪和交通肇事罪,这三种犯罪都不要特殊身份。

9. 【答案】C

【解析】D 项中甲怂恿乙去钓鱼,A 项中甲将乙撞伤,B 项中甲使乙受轻伤,以上三种行为并不会必然导致乙死亡的结果,行为人在实施这几种行为时不可能预料到这