华旭教育
HUAXUJIAOYU

法考小绿皮

2018年
国家法律职业资格考试

刑法

冲刺+背诵版

方　鹏◎编著

法考时代，收割天下

中国政法大学出版社

需要全本请访问 www.ertongbook.com

2018年
国家法律职业资格考试

刑法

冲刺+背诵版

方　鹏◎编著

中国政法大学出版社
2018·北京

声　明　1. 版权所有，侵权必究。
2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（CIP）数据

2018年国家法律职业资格考试刑法冲刺背诵版/方鹏编著. —北京：中国政法大学出版社，2018.6
（法考小绿皮）
ISBN 978-7-5620-8344-3

Ⅰ.①2… Ⅱ.①方… Ⅲ.①刑法－中国－资格考试－自学参考资料 Ⅳ.①D924

中国版本图书馆CIP数据核字(2018)第136536号

出 版 者　中国政法大学出版社
地　　址　北京市海淀区西土城路25号
邮寄地址　北京100088信箱8034分箱　邮编100088
网　　址　http://www.cuplpress.com（网络实名：中国政法大学出版社）
电　　话　010-58908285(总编室)　58908433（编辑部）58908334(邮购部)
承　　印　北京鑫海金澳胶印有限公司
开　　本　787mm×1092mm　1/16
印　　张　15.5
字　　数　330千字
版　　次　2018年6月第1版
印　　次　2018年6月第1次印刷
定　　价　35.00元

刑法 80 个考点

	章节名		80 个考点
刑法总论	刑法概说		（1）刑法解释：扩大解释与类推解释，当然解释，体系解释，文理解释；（2）罪刑法定原则；（3）空间效力，时间效力；（4）**犯罪构成理论**：客观不法－主观责任，先客观后主观，客观主观统一；（5）构成要件要素的分类
	客观不法		（6）危害行为，实行行为；（7）**不作为**；（8）**因果关系**
	主观责任	责任能力	（9）刑事责任年龄；（10）刑事责任能力（精神病），**原因自由行为**
		罪过	（11）故意的认识要素；（12）故意，过失的认定；（13）**事实认识错误**
	犯罪排除事由		（14）**正当防卫**，紧急避险，**被害人承诺**；（15）违法性认识错误
	犯罪形态		（16）犯罪既遂，犯罪预备，犯罪未遂，**犯罪中止**；（17）未遂与不能犯
	共同犯罪		（18）**共同犯罪**：共同不法；共同犯罪成立条件，承继共犯，间接正犯，共犯从属说，教唆行为，欺诈教唆，中立帮助，共犯与身份，部分中止，共犯脱离，共犯认识错误，不作为与共犯
	单位犯罪		（19）单位犯罪
	罪数规则		（20）**想象竞合犯**，结果加重犯，连续犯，**牵连犯**，**吸收犯**，**事后不可罚**；（21）分则规定（16 个变态规定）
	刑罚体系		（22）禁止令，社区矫正；（23）**死刑**；（24）剥夺政治权利，没收财产（正当债务返还），犯罪物品处理，职业禁止令
	刑罚裁量		（25）**累犯**；（26）**自首**；（27）立功；（28）**数罪并罚**
	刑罚执行		（29）缓刑，减刑，**假释**
	刑罚消灭		（30）追诉时效

续表

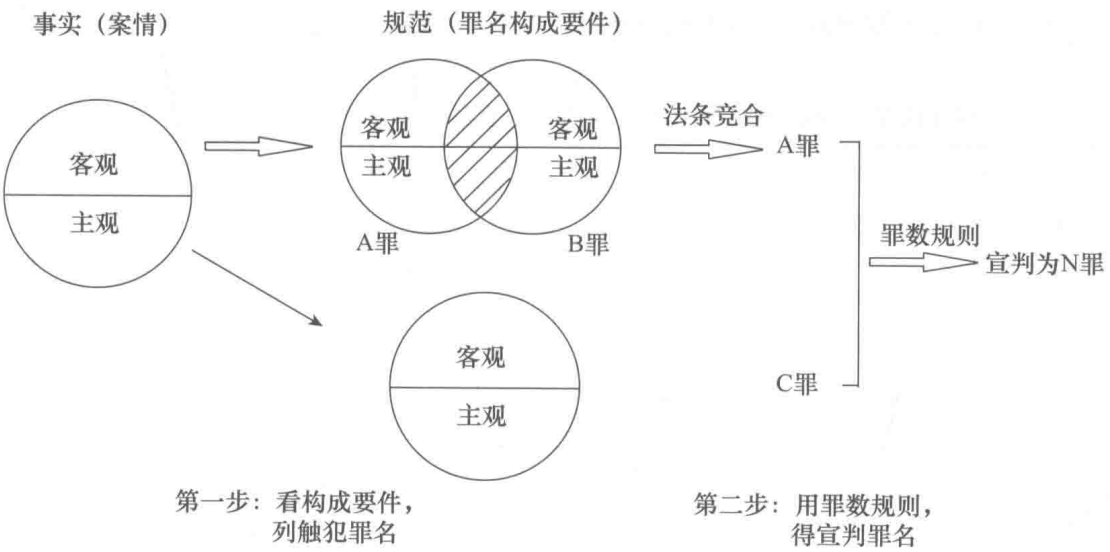
刑法分论	分论概说	（31）法条竞合：四种法条竞合，与想象竞合的区别
	第 2 章危害公共安全罪	（32）公共安全的含义；（33）放火罪，投放危险物质罪，**以危险方法危害公共安全罪**；（34）破坏公用设施犯罪；（35）**涉枪犯罪**，恐怖犯罪；（36）**交通肇事罪**，危险驾驶罪；重大责任事故罪
	第 3 章破坏社会主义市场经济秩序罪	（37）生产销售伪劣产品罪（药品、食品犯罪，**法条竞合择重**）；（38）走私犯罪；（39）非国家工作人员受贿罪，为亲友非法牟利罪；（40）**假币犯罪**，洗钱罪；（41）集资诈骗罪，贷款诈骗罪；**信用卡诈骗罪**；保险诈骗罪；（42）逃税罪，骗取出口退税罪；（43）知识产权犯罪；（44）非法经营罪，强迫交易罪
	第 4 章侵犯公民人身权利、民主权利罪	（45）故意杀人罪，故意伤害罪；（46）**人体器官类犯罪**（47）强奸罪，猥亵犯罪；（48）**非法拘禁罪**；（49）**绑架罪**；（50）**拐卖妇女、儿童罪**；（5）1 诬告陷害罪；诽谤罪，侮辱罪；（52）刑讯逼供罪，暴力取证罪；（53）遗弃罪，虐待罪，虐待被监护、看护人罪；（54）重婚罪，强迫劳动罪
	第 5 章侵犯财产罪	（55）**他人占有的财物**，非法占有目的；（56）抢劫罪（**转化型抢劫，携凶抢夺**，加重犯），抢夺罪；（57）敲诈勒索罪；（58）**盗窃罪**（五种形式）；（59）**诈骗罪**（与盗窃区分）；（60）**侵占罪**（与盗窃区分）；（61）故意毁坏财物罪，拒不支付劳动报酬罪
	第 6 章妨害社会管理秩序罪	（62）妨害公务罪，招摇撞骗罪，**伪造证章犯罪**；（63）寻衅滋事罪，聚众斗殴罪，虚假信息犯罪；（64）**妨害司法犯罪**；（65）组织、运送他人偷越国（边）境犯罪；（66）文物犯罪；（67）**非法行医罪**，医疗事故罪；（68）林木，环境犯罪；（69）**毒品犯罪**；（70）组织卖淫罪，强迫卖淫罪；（71）淫秽物品犯罪
	第 8 章贪污贿赂罪	（72）**国家工作人员**；（73）贪污罪；（74）**挪用公款罪**；（75）**受贿罪**，利用影响力受贿罪，行贿罪；（76）私分国有资产罪，巨额财产来源不明罪
	第 9 章渎职罪	（77）渎职罪中**法条竞合**，与对象人共谋，罪数；（78）滥用职权罪，玩忽职守罪；（79）**徇私枉法罪**，司法工作人员犯罪；（80）其他渎职罪名

需要全本请访问 www.ertongbook.com

认定犯罪的基本方法（两步法）

先靠构成要件，再用罪数规则

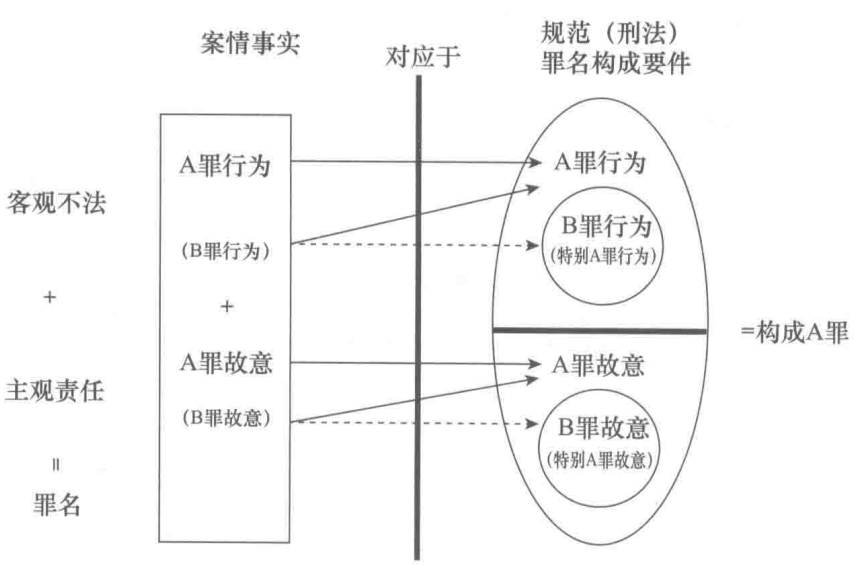
万事有依据，结论靠推理，解释求精细



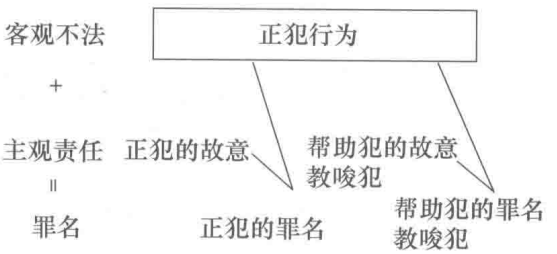
第一步，先靠构成要件，列出触犯（“构成”）的罪名。

“左手边是案情，右手边是法条（罪名构成要件），依构成要件对应判断”

（一）正犯构成要件：先客观（不法）后主观（责任），客观主观相统一，重合处认定罪名



（二）共犯（帮助犯、教唆犯）构成要件：正犯行为（客观）+各自故意（主观）=各自罪名



第二步，运用罪数规则（包括法条竞合），得出宣判（“认定为”“论处”）的罪名

“先按法条规定，再用罪数理论”

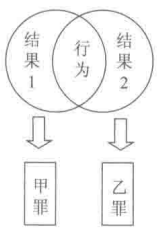
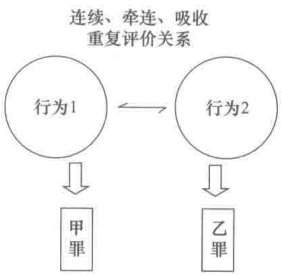
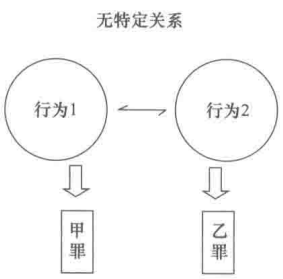
（一）四种法条竞合：选取特别法、整体法、重法、基本法

事实	行为、结果等 故意、目的等			
规范	诈骗罪 合同诈骗罪 特别法优于一般法	交通肇事罪 过失致人死亡罪 整体法优于部分法	诈骗罪 未冒充国家机关工作人员诈骗数额较大 冒充国家机关工作人员诈骗数额较大 招摇撞骗罪 冒充国家机关工作人员诈骗数额较小及其他诈骗行为 重法优于轻法	拐卖儿童罪 以出卖为目的拐骗儿童 拐骗儿童后又出卖 拐骗儿童罪 不以出卖为目的拐骗儿童 基本法优于补充法
法条竞合	特别法	整体法	重法	基本法

（二）刑法分则的特别规定（16个变态规定；结合犯，结果加重犯等）

常考情节	一罪（非常态）	数罪（常态）
杀害	绑架、抢劫、劫持航空器之时、之中（手段）；绑架之后（结合犯）	抢劫之后，其他犯罪之后，保险诈骗，黑社会犯罪，恐怖犯罪等
强奸	拐卖妇女儿童中	收买被拐卖的妇女儿童，组织卖淫、强迫卖淫，其他犯罪之中
暴力抗拒检查	组织、运送偷越国边境，走私、制造、贩卖、运输毒品中	走私犯罪［走私毒品除外］、伪劣商品犯罪、危险驾驶罪、污染环境罪、收买罪，其他犯罪
非法拘禁	组织偷越国边境中（结合犯）；绑架、抢劫、拐卖、强迫劳动中（法条竞合）	收买被拐卖的妇女儿童后

（三）总论罪数情形（择一重处）：想象竞合；连续犯，牵连犯，吸收犯，事后不可罚

<table>
<tr><th>一行为触犯数罪</th><th>数行为触犯数罪</th><th>数罪</th></tr>
<tr><td>
</td><td>
</td><td>
</td></tr>
<tr><td rowspan="4">想象竞合</td><td>连续犯：连续盗窃、抢劫、杀人等</td><td rowspan="4">数罪</td></tr>
<tr><td>牵连犯：先伪造，后诈骗；关联行为，再伪造</td></tr>
<tr><td>吸收犯：入户犯罪；违禁品犯罪后持有</td></tr>
<tr><td>事后不可罚：同一对象，同一类法益，重复评价</td></tr>
</table>

目 录

上编 刑法总论

刑法总论的知识体系 …… 1
第一章 刑法概说 …… 3
考点1 刑法解释 …… 3
考点2 罪刑法定原则 …… 6
考点3 刑法的适用范围（空间效力；时间效力） …… 8
第二章 犯罪构成理论 …… 13
考点4 犯罪构成理论（客观不法—主观责任） …… 13
考点5 构成要件要素及其分类 …… 17
第三章 客观不法要件（犯罪的客观要件） …… 18
考点6 危害行为（实行行为+非实行行为） …… 18
考点7 不作为行为与不作为犯 …… 19
考点8 因果关系 …… 23
第四章 主观责任要件（犯罪的主观要件） …… 29
考点9 刑事责任年龄 …… 29
考点10 刑事责任能力（精神状况） …… 31
考点11 故意（包括直接故意、间接故意）认识要素的内容（事实认识） …… 33
考点12 直接故意、间接故意、疏忽过失、自信过失、无过错的认定和判断 …… 35
考点13 事实认识错误 …… 37
第五章 犯罪排除事由 …… 43
考点14 正当防卫，紧急避险，被害人承诺 …… 43
考点15 不具认识可能性的违法性认识错误 …… 47
第六章 犯罪形态 …… 49
考点16 犯罪形态（既遂、预备、未遂、中止） …… 49
考点17 犯罪未遂与不可罚的不能犯（客观上行为无危险的不能犯） …… 54
第七章 共同犯罪 …… 56
考点18 共同犯罪 …… 56

第八章　单位犯罪 …… 71
考点19　单位犯罪 …… 71
第九章　罪数规则（总论理论＋分则规定） …… 73
考点20　刑法总论中的罪数规则（总论理论） …… 73
考点21　刑法分则及有权解释规定的常考罪数规则归纳（法条） …… 76
第十章　刑罚体系 …… 81
考点22　管制、拘役、有期徒刑、无期徒刑 …… 81
考点23　死刑 …… 82
考点24　附加刑 …… 84
第十一章　刑罚裁量 …… 88
考点25　累犯 …… 88
考点26　自首 …… 89
考点27　立功 …… 93
考点28　数罪并罚（数刑并罚） …… 95
第十二章　刑罚执行 …… 97
考点29　缓刑、假释、减刑 …… 97
第十三章　刑罚消灭 …… 99
考点30　追诉时效 …… 99

下编　刑法分论

刑法分论中的核心罪名及要点归纳 …… 101
第十四章　分论概说 …… 104
考点31　法条竞合 …… 104
第十五章　危害国家安全罪（分则第一章） …… 108
第十六章　危害公共安全罪（分则第二章） …… 110
考点32　“公共安全”的含义 …… 110
考点33　以危险方法危害公共安全类犯罪 …… 111
考点34　破坏公共设施类犯罪 …… 112
考点35　涉枪犯罪；恐怖犯罪 …… 113
考点36　交通肇事罪；危险驾驶罪；重大责任事故罪 …… 115
第十七章　破坏社会主义市场经济秩序罪（分则第三章） …… 122
考点37　生产、销售伪劣商品犯罪 …… 122
考点38　走私犯罪 …… 125

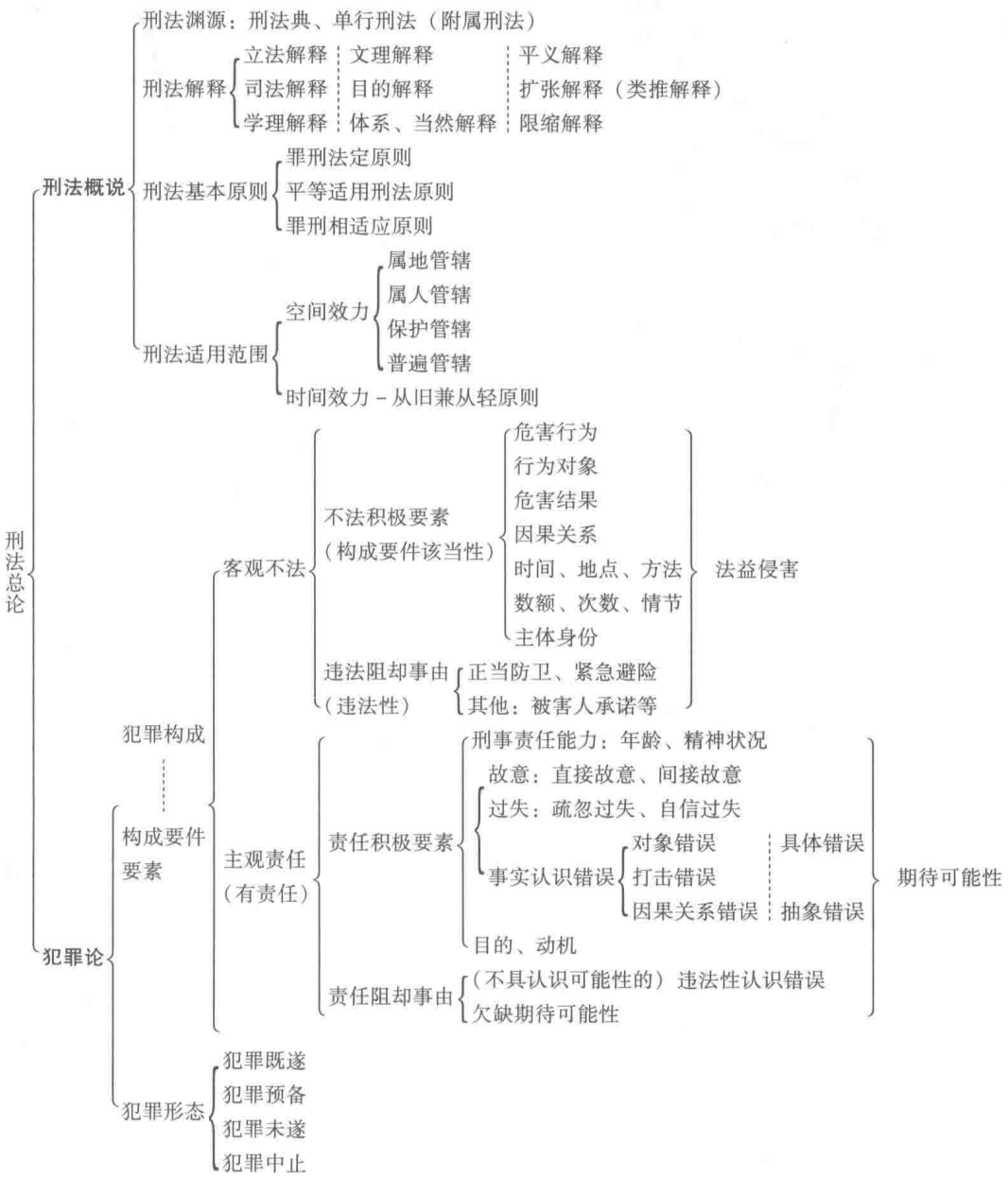
考点39 妨害对公司、企业的管理秩序罪 …… 128
考点40 破坏金融管理秩序罪 …… 129
考点41 金融诈骗罪 …… 131
考点42 危害税收征管罪 …… 139
考点43 侵犯知识产权罪 …… 140
考点44 扰乱市场秩序罪 …… 143
第十八章 侵犯公民人身权利、民主权利罪（分则第四章） …… 146
考点45 故意杀人罪；故意伤害罪 …… 146
考点46 组织出卖人体器官罪 …… 150
考点47 强奸罪；强制猥亵、侮辱罪（性犯罪） …… 151
考点48 非法拘禁罪 …… 154
考点49 绑架罪 …… 156
考点50 拐卖、收买妇女、儿童类犯罪 …… 159
考点51－1 诬告陷害罪 …… 162
考点51－2 侮辱罪；诽谤罪 …… 163
考点52 刑讯逼供罪；暴力取证罪；虐待被监管人罪 …… 164
考点53 虐待罪；虐待被监护、看护人罪；遗弃罪 …… 165
考点54 重婚罪，破坏军婚罪；强迫劳动罪；侵犯公民个人信息罪 …… 166
第十九章 侵犯财产罪（分则第五章） …… 169
考点55 他人占有的财物；非法占有目的 …… 170
考点56 抢劫罪；抢夺罪 …… 171
考点57 敲诈勒索罪 …… 176
考点58 盗窃罪 …… 178
考点59 诈骗罪 …… 180
考点60 侵占罪 …… 184
考点61－1 故意毁坏财物罪 …… 186
考点61－2 拒不支付劳动报酬罪 …… 186
第二十章 妨害社会管理秩序罪（分则第六章） …… 188
考点62－1 妨害公务罪 …… 188
考点62－2 伪造、变造、买卖公文、证件、印章类犯罪 …… 188
考点62－3 招摇撞骗罪；冒充军人招摇撞骗罪 …… 190
考点63－1 聚众斗殴罪；寻衅滋事罪；虚假信息犯罪 …… 191
考点63－2 赌博罪；开设赌场罪 …… 193
考点63－3 信息网络类犯罪 …… 194

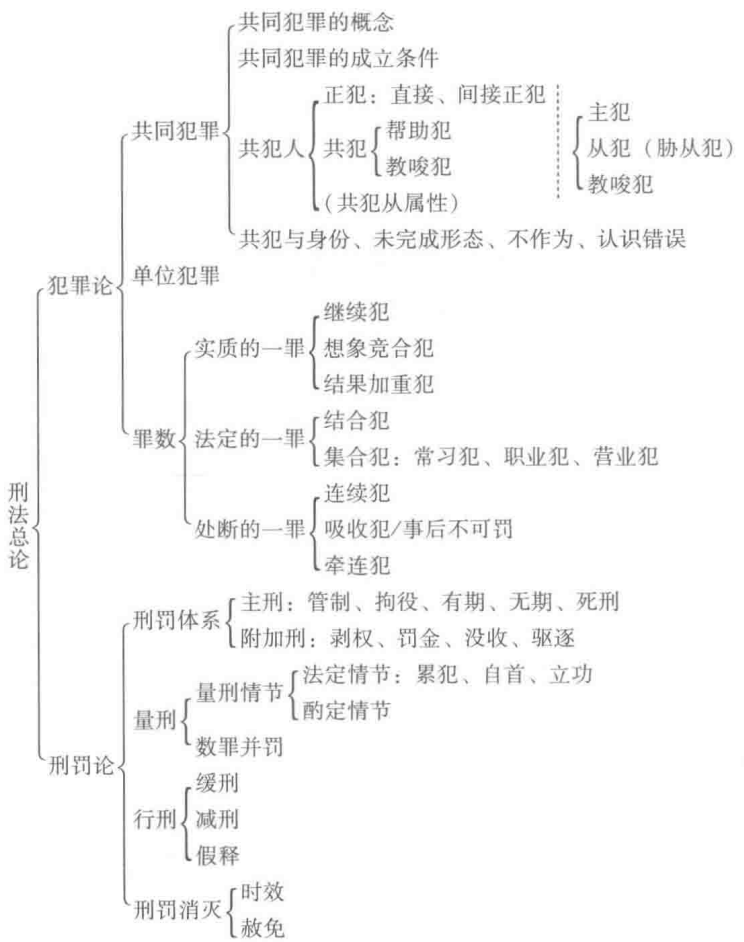
需要全本请访问 www.ertongbook.com

考点63－4　侮辱国旗、国徽、国歌罪（《刑修十》）…… 196
考点63－5　本节其他犯罪…… 196
考点64　妨害司法犯罪 …… 197
考点65　妨害国（边）境管理罪 …… 200
考点66　文物犯罪 …… 201
考点67　危害公共卫生罪 …… 202
考点68　破坏环境资源保护罪 …… 203
考点69　毒品犯罪 …… 204
考点70　卖淫周边犯罪 …… 207
考点71　淫秽物品犯罪 …… 210
第二十一章　危害国防利益罪（分则第七章） …… 212
第二十二章　贪污贿赂罪（分则第八章） …… 213
考点72　国家工作人员 …… 213
考点73　贪污罪 …… 215
考点74　挪用公款罪 …… 217
考点75　贿赂犯罪 …… 219
考点76　巨额财产来源不明罪；私分国有资产罪 …… 226
第二十三章　渎职罪（分则第九章） …… 228
考点77　法条竞合、共同犯罪、罪数 …… 228
考点78　滥用职权罪（故意）；玩忽职守罪（过失） …… 229
考点79　司法工作人员渎职犯罪 …… 230
考点80　本章其他渎职罪名 …… 232
附录：2018年法考大纲新增法条 …… 234

上编　刑法总论

刑法总论的知识体系




刑法总论
犯罪论
共同犯罪
共同犯罪的概念
共同犯罪的成立条件
共犯人
正犯：直接、间接正犯
共犯
帮助犯
教唆犯
（共犯从属性）
主犯
从犯（胁从犯）
教唆犯
共犯与身份、未完成形态、不作为、认识错误
单位犯罪
罪数
实质的一罪
继续犯
想象竞合犯
结果加重犯
法定的一罪
结合犯
集合犯：常习犯、职业犯、营业犯
处断的一罪
连续犯
吸收犯/事后不可罚
牵连犯
刑罚论
刑罚体系
主刑：管制、拘役、有期、无期、死刑
附加刑：剥权、罚金、没收、驱逐
量刑
量刑情节
法定情节：累犯、自首、立功
酌定情节
数罪并罚
行刑
缓刑
减刑
假释
刑罚消灭
时效
赦免

第一章　刑法概说

考点 1　刑法解释

一、刑法解释方法（解释理由［解释依据］＋解释技巧［解释结论大小］）

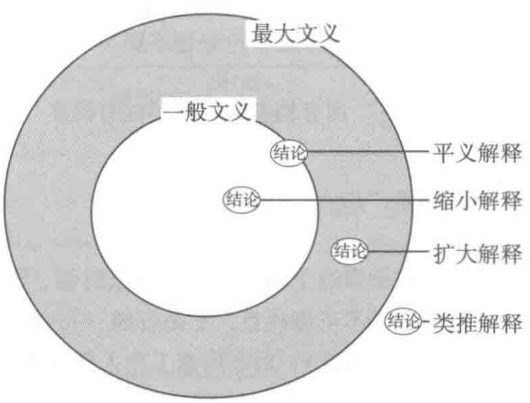
解释理由（解释依据）	文理解释	根据用语含义、语法等解释		盗伐林木罪：长在一片土地上的许多活的树木（词典）	文理
	目的解释	根据条文目的解释（如罪名法益）		侵犯“通信”自由罪：不包括公文	论理
	★体系解释	根据前后文解释： 同类解释规则； 但并非对相同词语作相同含义解释		放火、决水、爆炸以及投放毒害性、放射性、传染病病原体等物质或者以其他危险方法：一次大规模死伤	
	★当然解释	将“种”的解释到“属”中去（属种逻辑）		故意杀“人”罪：男子	
		出罪举重以明轻（轻重逻辑）		“抢劫”近亲属：抢夺近亲属	
		入罪举轻以明重（轻重逻辑）；需禁止类推		“抢夺”国有档案罪：抢劫国有档案	
	类推解释	解释结论超出用语最大文义、公民预测可能性	禁止不利于被告人	拐卖“妇女”罪：拐卖男子	
			允许有利于被告人	因被勒索给予国家工作人员以财物，没有获得不正当利益，不是行贿（行贿罪的出罪条款）：对非国家工作人员行贿	
	比较解释	对比国外刑法解释我国刑法		中国刑法侵占罪：日本刑法侵占罪	
	历史解释	按法条的历史沿革解释		现寻衅滋事罪：旧刑法流氓罪	
解释技巧（解释结论大小）	平义解释	解释结论等于一般文义		盗窃“公私财物”：他人的财物	文理
	缩小解释	解释结论小于一般含义		为境外非法提供“情报”罪：不应公开的国家事项	论理
	★扩大解释	解释结论大于一般文义		“审判的时候”怀孕的妇女：羁押	
	反对解释	据正面表述推导反面含义		死缓二年期满后减：不满二年不减	
	补正解释	补正刑法表述文字的错误		《刑法》第 191 条中“没收”洗钱罪所得：追缴	

（一）解释理由（解释依据）

★**体系解释**：结合前后文来解释（前后逻辑一致）
（1）同类解释规则：对于并列、同位、同类的概念，进行相同性质的解释
（2）并非需对相同字词作相同含义的解释；而是要注重前后法条的逻辑价值协调
特别提示：体系解释并不要求对相同字词都要作相同含义的解释，而是要求前后逻辑协调。故而，处于不同地方的相同字词，不一定都会作出相同含义的解释。例如，伪造、暴力、侮辱、妇女

★**当然解释**：运用当然逻辑（种属、轻重）进行推理解释		
种属当然逻辑	将“种”（下位）解释进“属”（上位）中	将婴儿解释到“人”中去，将武装部队印章解释到“国家机关印章”中去，将枪支解释到“财物”中去
轻重当然逻辑	出罪时举重以明轻	因刑法允许有利于被告人的类推解释，故结论一般正确
	入罪时举轻以明重	**特别提示**：因罪刑法定原则禁止不利于被告人的类推解释，故而，在适用举轻以明重的原理得出不利于被告人的解释（入罪、罪重）结论后，还要求案件事实符合刑法规范（不属类推）

（二）解释技巧（解释结论的大小）



平义解释、缩小解释、扩大解释的识别方法

第一步，弄清被解释字词的一般文义（日常生活含义）；

第二步，看被解释字词的解释结论；

第三步，比较解释结论与一般文义的大小

★区分扩大解释与类推解释的方法

（1）理论上区分：是否超过字词的最大文义、超出一般公众的预测可能性

（2）务实的区分方法：看待判断的事例与刑法字词之间的关系。**并列关系**（两概念地位平等）是类推解释；**包容关系**（勉强可以包容进来）是扩大解释。

二、刑法解释的规则

☆（1）在解释形式上：禁止不利于被告人的类推解释，允许有利于被告人的类推解释。允许扩大解释、缩小解释（无论解释结论是否有利于被告人）等。

（2）在解释技巧（解释结论的大小）上：对一个刑法条文或者一个刑法用语的解释，只能采用一种解释技巧。要么是平义解释，要么是缩小解释，要么是扩大解释。

（3）在解释理由上：可采用多种不同的解释理由，如能得出同一解释结论。

（4）解释技巧与解释结论的正确与否无关。无论是采用扩大解释、缩小解释，还是平义解释的解释技巧，结论都不一定正确。

★（5）在解释结论正确性判断上：目的解释、文理解释具有决定性。正确的解释结论既需符合法条目的（目的解释），一般也不能突破字词的最大文义（禁止不利于被告人的类推解释）。

【金点口诀】

1. 文理解释看字面；目的解释依法益。
2. 体系解释（依）前后文，同类概念同类释，相同字词（可）不同义。
3. 当然解释比轻重，入罪解释禁类推。
4. 平义、缩小与扩大，对比基准是常义（字词的一般日常生活含义）。
5. 并列关系是类推，包容关系是扩大。
6. 解释结论只一种，解释理由可多样；目的、文义都符合，解释结论才正确。

【金题1】关于刑法解释以及相关行为的性质认定，以下说法正确的有（　　）[1]

A. 关于扩大解释与类推解释的区分，将《刑法》第315条（破坏监管秩序罪）的主体“依法被关押的罪犯”，解释为包括犯罪嫌疑人和被告人，属于扩大解释；将《刑法》第259条（破坏军婚罪）中与军人配偶“同居”解释为包括长期通奸，也属扩大解释；将《刑法》第264条（盗窃罪）的对象“公私财物”解释为包括有价值、可控制的虚拟财产，则为类推解释

B. 体系解释需遵从同类解释规则，例如，《刑法》第237条（强制猥亵、侮辱罪）规定的“其他方法”，应限于与前文列举的“暴力、胁迫”的强制作用相当的方法，而非指一切方法。体系解释意味着对刑法的解释不仅要避免刑法规范的矛盾，而且也要避免价值判断的矛盾，但并不意味着对所有法条中的相同用词都要进行相同的解释。例如，刑法不同法条中规定的“伪造”“暴力”“侮辱”“盗”“绑架”等用语，含义可能不同

C. 关于当然解释，既然刑事被告人本人对自己的罪行作虚假供述的，不能以伪证罪处罚；那么，举重以明轻，当刑事被告人以通常说情的方法教唆他人为自己作伪证时，就更不应当受处罚。既然《刑法》第133条之一第1款第2项规定在道路上“醉酒驾驶机动车的”构成危险驾驶罪；那么，举轻以明重，吸毒驾驶机动车的，比醉酒驾驶机动车性质更为严重，也理应认定构成危险驾驶罪

D. 将《刑法》第275条（故意毁坏财物罪）中的“毁坏”，解释为物理的毁坏或有形侵害，系平义解释；解释为效用侵害，系扩大解释。但是，对一个刑法条文的解释，不能既作平义解释，又作扩大解释，或者缩小解释；但每种解释的解释理由可能不限于一种。诸多解释理由中，文理解释、目的解释具有决定性

[1] BD

需要全本请访问 www.ertongbook.com