

刘凤科讲刑法之

新华考资
www.xhkzedu.com

刑法人，若么生之苦，若么生之享
刘凤科



第一章 刑法概说	3
第二章 犯罪概说	7
第三章 犯罪成立条件	8
第四章 犯罪的未完成形态	35
第五章 共同犯罪	39
第六章 罪数	46
第七章 刑罚的体系	54
第八章 刑罚的裁量	60
第九章 刑罚的执行	65
第十章 刑罚的消灭	67
第十一章 危害国家安全罪	69
第十二章 危害公共安全罪	70
第十三章 破坏社会主义市场经济秩序罪	73
第十四章 侵犯公民人身权利、民主权利罪	77
第十五章 侵犯财产罪	80

第十六章

妨害社会管理秩序罪.....

82

第十七章

贪污贿赂犯罪.....

86

第十八章

渎职罪.....

89

第十九章

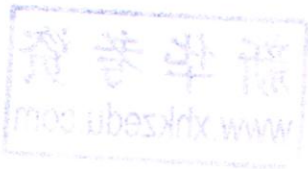
危害国防利益罪.....

91

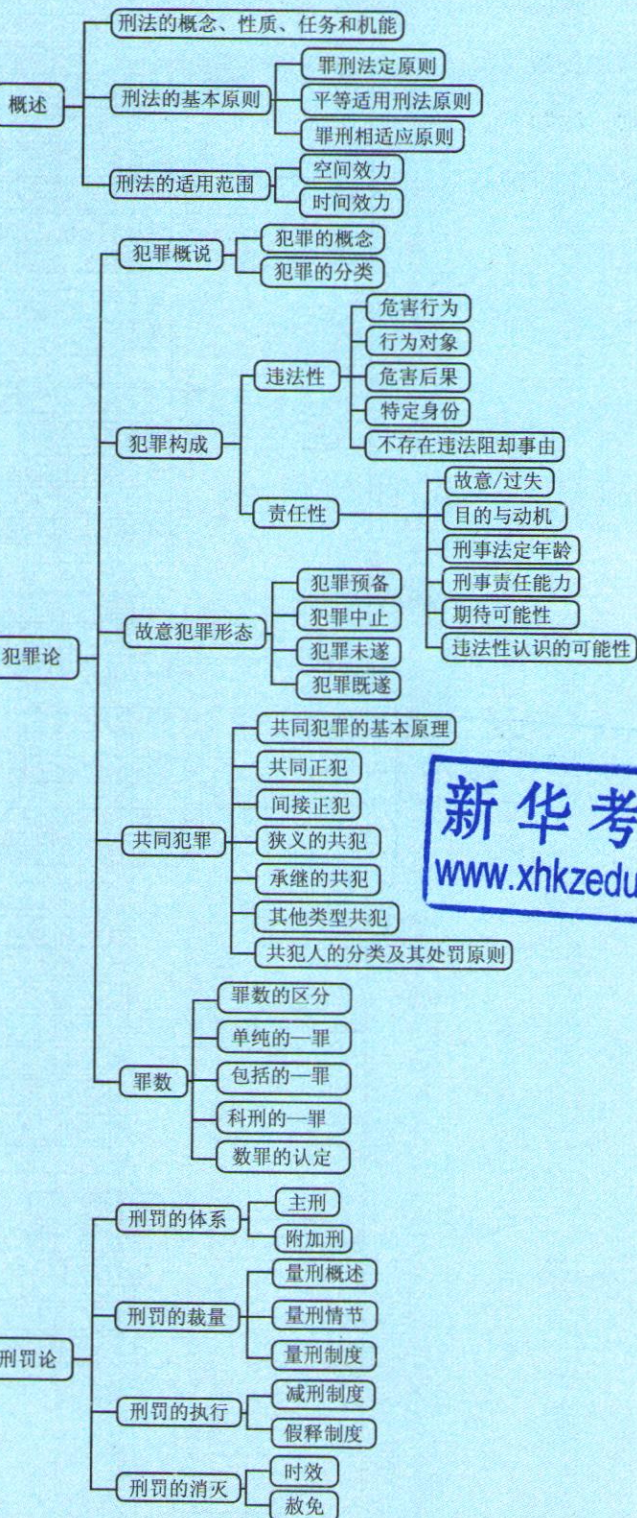
第二十章

军人违反职责罪.....

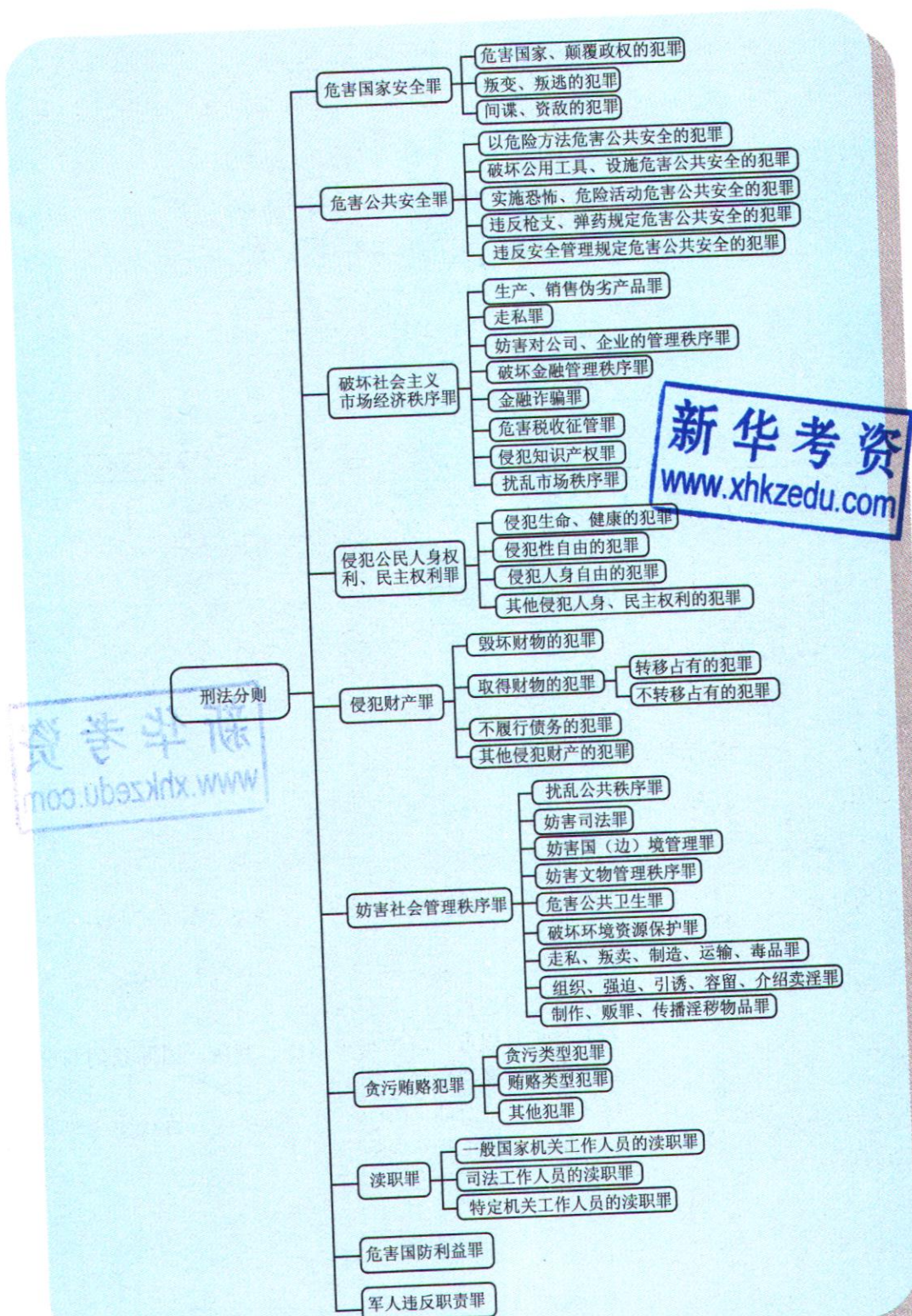
92



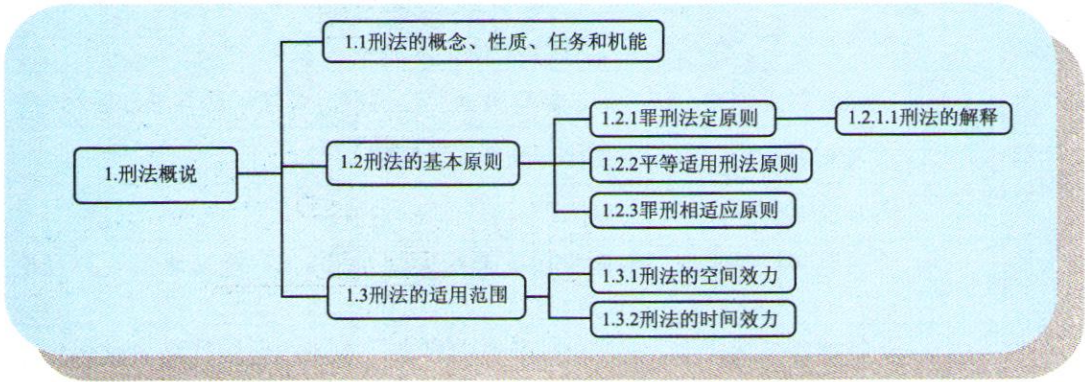
刑法总则



新华考资
www.xhkzedu.com



第一章
刑法概说
新华考资
www.xhkzedu.com



图表 1-1.2.1：罪刑法定原则

罪 刑 法 定 原 则	含义	法无明文规定不为罪，法无明文规定不处罚	
	思想渊源	三权分立学说与心理强制说	
	理论基础	民主主义与尊重人权主义（国民预测可能性）	
	制约对象	立法人员、司法人员（包括侦查人员、检察人员和审判人员）与执行人员	
	罪刑法定原则的内容	成文的罪刑法定	最高权力机关依法制定的刑事实体法律包括刑法典（含九个刑法修正案）与一个单行刑法
			行政法规与规章、习惯与习惯法、判例、国际条约与公约不能创设刑罚法则
		事前的罪刑法定	不得以事后制定的法律去处罚行为时没有被认定为犯罪的行为，即禁止溯及既往
			刑法禁止不利于行为人的事后法，但允许有利于行为人的事后法
	严格的罪刑法定		要求合理的解释刑法，禁止类推解释和类推适用刑法
			刑法仅禁止不利于行为人的类推解释和类推适用，但允许有利于行为人的类推解释



续表

罪刑法法定原则	确定的罪刑法法定	明确性	刑法规范具有明确性
			明确性与罪状模式、罪名等无关，而是取决于法律规定与法的解释
			司法解释、指导性案例、起诉书、判决书都要遵循明确性的原则
		罪的法定	禁止处罚不当罚的行为
	刑的法定	禁止绝对不定（期）刑	

图表 2-1.2.1.1：刑法的解释

刑法的解释	解释分类	按照解释主体的不同，刑法解释分为立法解释、司法解释与学理解释	
		立法解释的效力等同于法律，高于司法解释	
		所有的刑法解释都必须遵循罪刑法法定原则的要求	
	解释目标	应采取客观解释论（遵循法律规范的客观含义），不能采取主观解释论（遵循立法原意或立法本意）	
	解释态度	严格解释（按照语言文字可能具有的含义）与灵活解释（结合社会生活理解法律语言文字的含义）统一于罪刑法法定原则	
	存疑时有利于行为人的原则	存疑时有利于行为人的原则仅针对案件证据和事实的判定，即疑罪从无、疑罪从轻，“孤证不能定罪”；该原则不适用于刑法的解释，即解释法律不能按照有利于行为人的角度解释	
	解释理由	文理解释	按照刑法条文用语可能具有的含义对刑法的解释
			如果文理解的结论具有唯一性，或者文理解的结论公平、合理，就不允许通过论理解的结论推翻文理解的结论
			如果文理解释结论具有多重性，则需要论理解释确定法律的含义
		目的解释	根据刑法规范的目的阐明刑法规范的含义
		历史解释	依据制定刑法时的历史背景以及刑法发展的源流，阐明刑法条文的含义
		比较解释	借鉴外国立法与判例以阐明刑法规范的含义
		体系解释	根据刑法条文在整个刑法中的地位，联系相关法条的含义，阐明其规范含义
			同一词语在不同法条中可能具有不同含义
			对“等”、“以及其他”、“或者其他”含义的理解，须遵循同类解释的规则

续表

刑法的解释	解释理由		入罪时举轻以明重（当然解释），追求结论的合理性，但必须符合犯罪构成要件，否则，属于不利于行为人的类推解释，违反罪刑法定原则
			出罪时举重以明轻（当然解释），不需要刑法条文对此有明文规定，因为刑法允许有利于行为人的类推解释
	解释方法		平义解释的结论遵循词语的字面的含义或者通常含义
			扩大解释的结论比字面含义更大，但仍在其可能含义范围之内
			缩小解释的结论比字面含义更小
			反对解释是根据刑法条文的正面表述，推导出其反面含义
			补正解释是将法条的矛盾与缺陷合理弥补
		注意	按照允许的解释方法得出的结论不一定正确，有可能违反罪刑法定原则
			平义解释是最基本解释方法，只有当平义解释得出不合理结论时，才会使用其他方法
			对刑法用语中的每个用语的解释，只能采取一种解释方法或技巧

典型真题



1. 关于罪刑法定原则与刑法解释，下列哪些选项是正确的？（2016/02/51）

A. “暴力”作扩大解释时，就不可能同时再作限制解释，但这并不意味着对乙法条中的“暴力”也须作扩大解释

B. 《刑法》第 237 条规定的强制猥亵、侮辱罪中的“侮辱”，与《刑法》第 246 条规定的侮辱罪中的“侮辱”，客观内容相同、主观内容不同

C. 当然解释是使刑法条文之间保持协调的解释方法，只要符合当然解释的原理，其解释结论就不会违反罪刑法定原则

D. 对刑法分则条文的解释，必须同时符合两个要求：一是不能超出刑法用语可能具有的含义，二是必须符合分则条文的目的

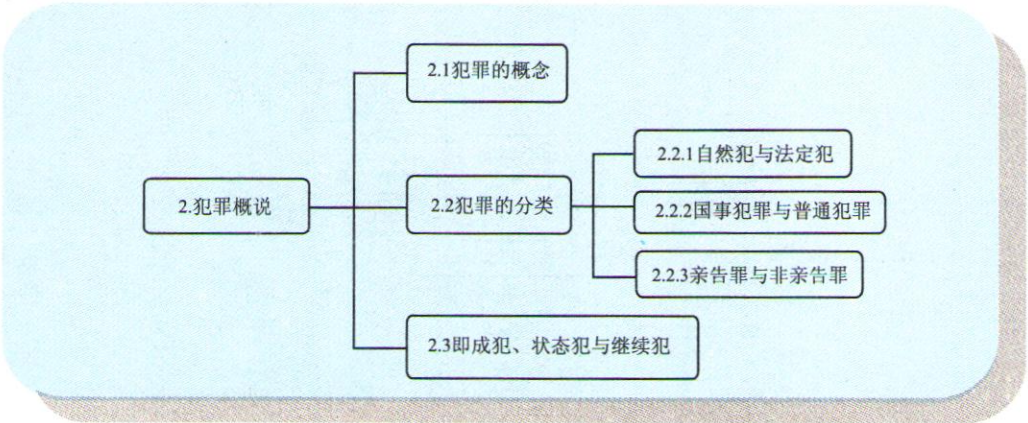
答案：（ ）

图表 3-1.3: 刑法的适用范围

刑法的适用范围	空间效力	国内犯	属地管辖原则	“我国领域内”，包括领陆、领水、领空以及我国船舶或者航空器内（即旗国主义）		
				“犯罪行为”或者“犯罪结果”有一部分在我国领域内（注意故意犯罪形态与共犯）；同一案件，可能多个国家都有属地管辖权		
				特别规定	不适用中国刑法的情形	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
					不适用大陆刑法的情形	发生在港、澳、台地区的犯罪
					不适用刑法典部分条文的情形	立法机关制定的特别刑法 少数民族地区的补充或者变通规定
	国外犯	属人管辖原则	我国公民在我国领域外犯我国刑法规定的犯罪，原则上我国刑法都有属人管辖权			
			如果所犯之罪法定最高刑是三年以下有期徒刑（轻罪）的，除国家工作人员与军人以外，可以不追究刑事责任			
		保护管辖原则	外国人在我国领域外侵犯我国国家利益或者公民利益			
			所犯之罪法定最低刑为三年以上有期徒刑（重罪）			
			犯罪地法律也认为是犯罪的（双重犯罪原则）			
		普遍管辖原则	管辖的兜底原则			
			适用普遍管辖时，定罪量刑的根据仍然是我国刑法，而非国际条约			
			在我国刑法中，劫持航空器罪中的“航空器”包括民用和国家航空器，但适用普遍管辖原则管辖的劫持航空器的案件必须劫持的是民用航空器			
	时间效力	溯及力	我国《刑法》采取从旧兼从轻原则，即从旧是原则，新法适用的唯一可能是处罚更轻（禁止不利于行为人的事后法，允许有利于行为人的事后法）			
新旧法孰轻孰重是比较法定刑或者法律效果						

新华考资
www.xhkzedu.com

第二章
犯罪概说
新华考资
www.xhkzedu.com

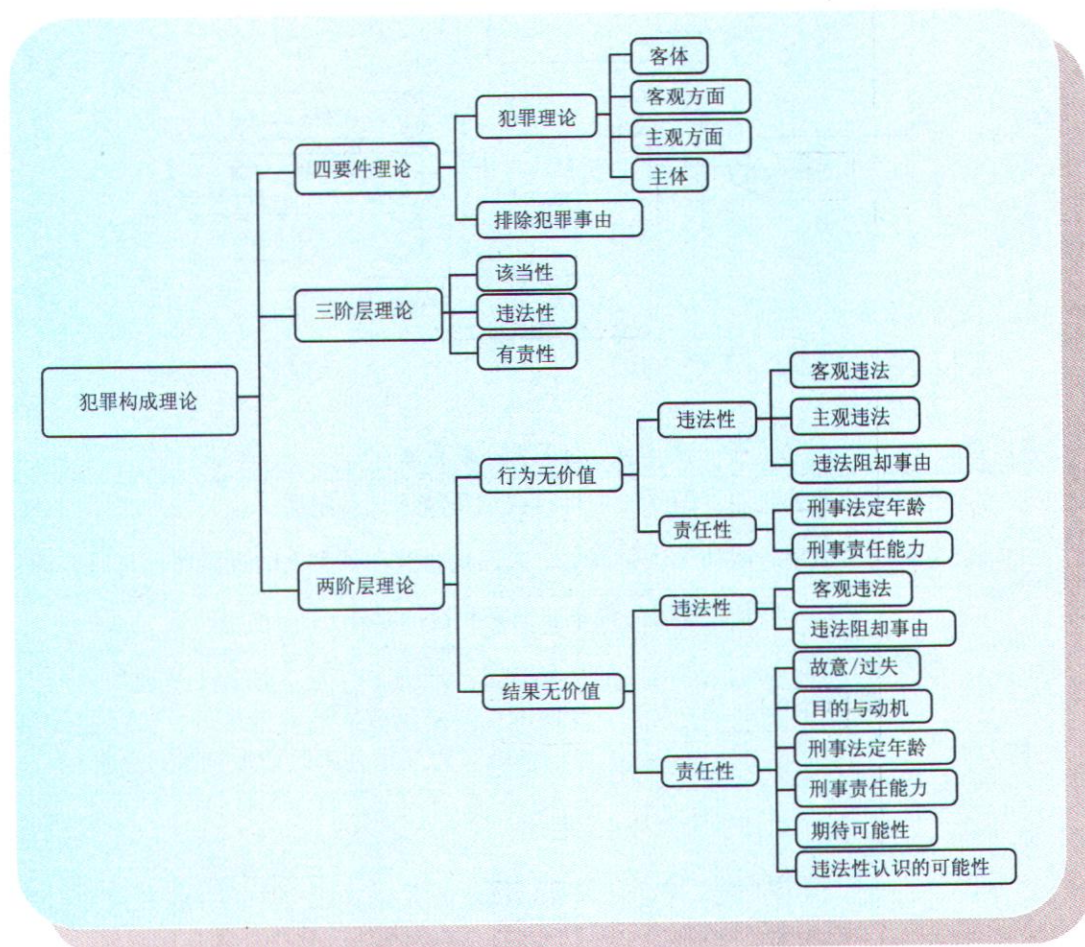


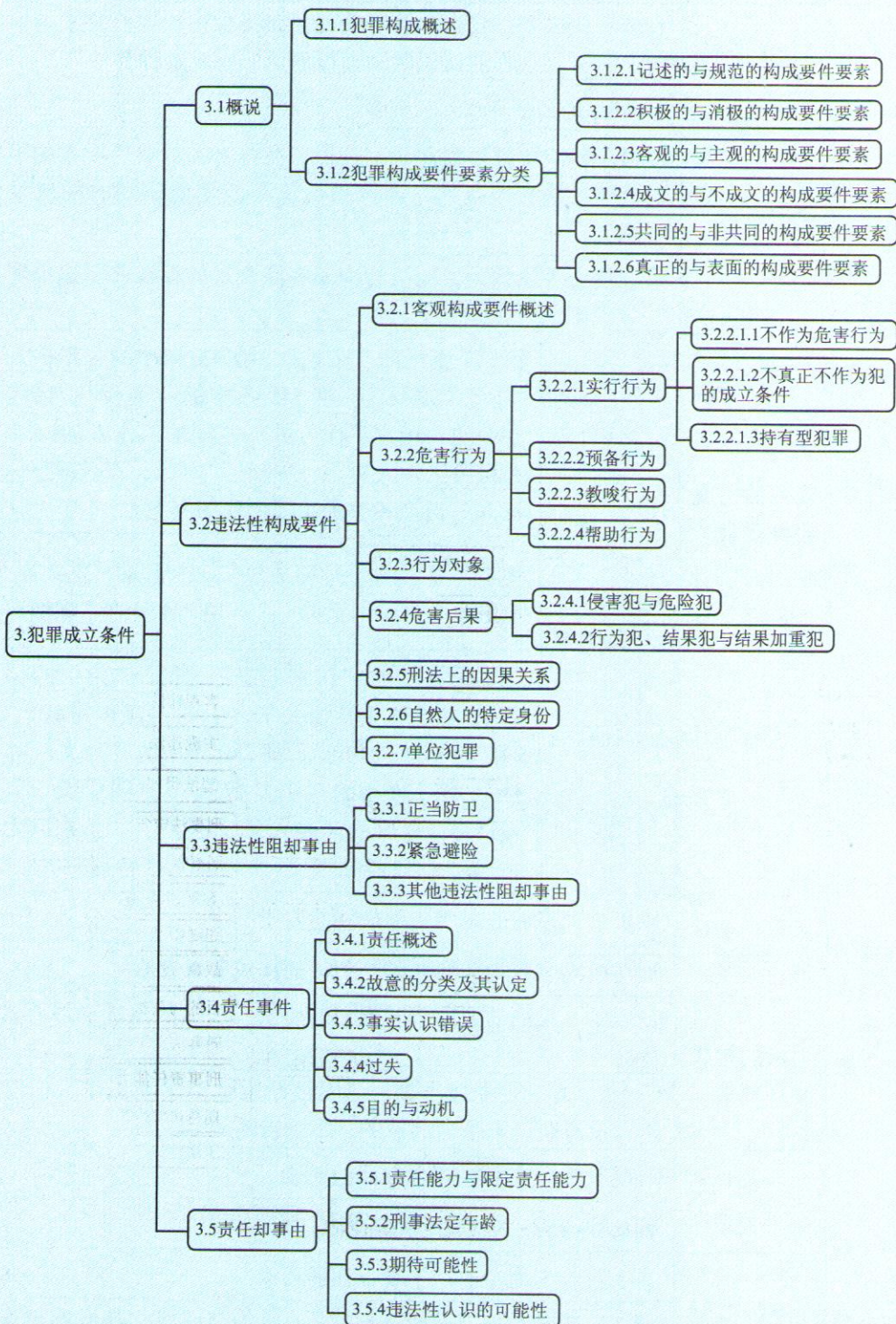
图表 4-2.2.3：亲告罪

被害人告诉才处理的犯罪，即立法者将诉权赋予被害人的犯罪		
如果被害人因受强制、威吓无法告诉的，人民检察院和被害人的近亲属也可以告诉		
亲告罪	具体罪名	严重危害社会秩序和国家利益的除外
		通过信息网络实施侮辱罪、诽谤罪行为（告诉才处理的情形），被害人向人民法院告诉，但提供证据确有困难的，人民法院可以要求公安机关提供协助（该规定并未改变亲告罪的性质）
		致使被害人死亡的除外
		虐待罪，告诉才处理，但被害人没有能力告诉，或者因受到强制、威吓无法告诉的除外；致使被害人重伤、死亡的除外
		没有例外情形

第三章

犯罪成立条件





图表 5-3.1.2：犯罪构成要件要素分类

犯罪构成要件要素分类	记述的 与规范的 构成要件要素	记述的构成要件要素	在解释构成要件要素和认定是否存在符合构成要件要素的事实时，只需要法官的认识活动即可确定的构成要件要素 第 240 条中的“妇女、儿童”			
		规范的构成要件要素	在解释构成要件要素和认定是否存在符合构成要件要素的事实时，需要法官规范的、评价的价值判断才能认定的构成要件要素 现在刑法理论认为，规范的构成要件要素的存在并不违反罪刑法定原则			
			类别	法律的评价要素	第 277 条中的“依法”、第 306 条中的“辩护人”、“诉讼代理人”、第 345 条中的“滥伐”、诸多条文中的“国家工作人员”、“司法工作人员”、“国家机关工作人员”、“公私”财产、“不符合……标准”以及不作为犯罪中作为义务	
				经验法则的评价要素	第 114 条中的“危险方法”、“危害”公共安全、第 116 条中的“危险”、第 137 条中的“降低”等	
				社会的评价要素	第 234 条中的“特别残忍”、第 237 条中的“猥亵”、第 152 条及相关条文中的“淫秽物品”、第 245 条中的“住宅”、第 280 条中的“公文”、“证件”、第 166 条的“明显高于”、“明显低于”以及诸多条文中的“较大”、“巨大”、“特别巨大”、“严重”、“特别严重”、“恶劣”、“特别恶劣”等	
	积极的 与消极的 构成要件要素	积极的构成要件要素	积极的、正面的表明犯罪成立的要素 刑法中大多数构成要件都是积极的构成要件要素			
		消极的构成要件要素	消极的、反面的否定犯罪成立的要素，消极的构成要件要素极为罕见 《刑法》第 389 条第 3 款：“因被勒索给予国家工作人员以财物，没有获得不正当利益的，不是行贿。”			
	客观的 与主观的 构成要件要素	客观的构成要件要素	表明行为外在的、客观方面的要素 例如：行为、对象、结果、构成身份等			
		主观的构成要件要素	表明行为人内心的、主观方面的要素 例如：罪过心理（故意、过失）、目的与动机、具有刑事责任能力、达到刑事法定年龄、具有期待可能性、具有违法性认识的可能性			

续表

犯罪构成要件要素分类	客观的 与主观 的构成 要件要素	主观的构成要件要素	“为……的” 表述的性质	第 191 条洗钱罪中“为掩饰、隐瞒其来源和性质”属于客观行为的内容
				第 319 条骗取出境证件罪中“为组织他人偷越国(边)境使用的”属于主观目的
				第 385 条受贿罪中“为他人谋取利益的”属于客观的构成要件要素（即承诺为他人谋取利益）
				第 389 条行贿罪中“为谋取不正当利益”属于主观目的（通说），但有理论认为其既可以是主观要素，也可以是客观要素。例如，国家工作人员乙为甲谋取了不正当利益，甲为感谢乙而事后给予乙财物的，乙总是成立受贿罪，但如果认为“为谋取不正当利益”属于主观目的，则甲不成立犯罪；如果认为“为谋取不正当利益”也属于客观要素，则甲成立行贿罪
				第 111 条为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密、情报罪中“为境外机构、组织、个人”，相对于窃取、刺探、收买行为而言，属于主观目的；但相对于非法提供行为而言，属于客观事实
成文的 与不成 文的构 成要件 要素分 类	成文的构成要件要素	不成文的构成要件要素	常见的不成文的构成要件要素	对第 20 条第一款正当防卫中“为了使国家……免受正在进行的不法侵害”，如果主张其属于主观目的，则成立正当防卫要求防卫意识（防卫意识必要说）；如果主张其属于客观事实，即表达原因，则成立正当防卫不要求防卫意识（防卫意识不要说）
				刑法条文明文规定的要素
				绝大多数的构成要件要素，都是成文的构成要件要素
				刑法条文表面上没有规定，但实质上必须具备的要素
				盗窃罪对象要求是“他人占有的财物”、盗窃行为“完全违反被害人意志”
诈骗罪中“被骗人基于认识错误处分财产”的行为				
票据诈骗罪、信用卡诈骗罪、信用证诈骗罪、保险诈骗罪、金融凭证诈骗罪、盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物、危险物质罪、盗伐林木罪、盗窃罪、抢劫罪、抢夺罪、诈骗罪、敲诈勒索罪中要求的“非法占有目的”				

续表

			包庇、纵容黑社会性质组织罪要求国家机关工作人员“利用职权、地位、影响等便利条件”
			渎职罪要求国家机关工作人员“利用职务之便”
			侵犯商业秘密罪中，在行为人非法获得商业秘密、权利人并没有丧失商业秘密的情况下，“行为人使用、允许他人使用或者披露商业秘密”属于不成文的构成要件要素

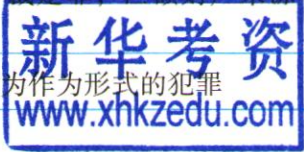
图表 6-3.2.2：危害行为

基于人的意识和意志支配实施的客观上侵犯法益的身体活动			
危害行为	特征	有体性（客观要素）	
		有意性（主观要素）	
		有害性（实质要素）	
	分类	实行行为、预备行为、教唆行为、帮助行为	
	实行行为	分则规定	实行行为系分则所规定，但刑法分则规定的行为并不一定是实行行为，有可能属于预备行为
		法益侵害性	形式上符合客观构成要件，而且具有法益侵犯的紧迫性
			属于实行行为的情形
			增加或者提高了已经存在的法益侵犯危险
			改变事先设定的危险发展过程以减少危险，但未能消除全部危险（可能成立犯罪中止）
			制造只有通过损害 A 法益才能避免对 B 法益的危险的因果进程（对 A 法益的侵犯不成立紧急避险，对 B 法益可能成立犯罪中止）
		不属于实行行为的情形	减少或者避免法益侵犯的行为（即使发生了法益侵害结果，也不成立犯罪）
			对已经存在的法益侵犯危险没有防止结果发生义务的人，没有增加危险的相关行为
	社会相当性	属于类型性的法益侵害行为，即从社会相当性上评价属于社会生活中被禁止的有法益侵犯可能性的行为	
		迷信犯的行为更不可能成立犯罪	

新华考资
www.xhkzedu.com

图表 7-3.2.2.1.1 之一：不作为危害行为

不作为危害行为	概念		消极行为，即行为人在能够履行自己应尽义务的情况下不履行该义务
			违反禁止规范与命令规范
	作为与不作为的关系	作为与不作为的竞合	案件可以分别从作为或者不作为角度解释都成立某罪
			甲闯红灯交通肇事致人死亡。甲闯红灯导致交通事故，属于作为的方式；甲应当停车而不停车，导致交通事故，属于不作为的方式。对此，仅以作为方式认定即可
		作为与不作为的结合	成立某罪要求客观行为同时包括作为和不作为的行为内容
			抗税罪：采取暴力、胁迫方法拒不缴纳应当缴纳的税款。其中采取暴力、胁迫方法属于作为的内容；不缴纳应当缴纳的税款属于不作为的内容，二者结合在一起，才可能成立抗税罪
	分类	真正不作为犯	刑法明文规定只能由不作为构成的犯罪
			遗弃罪，丢失枪支不报罪，不报、谎报安全事故罪，拒不支付劳动报酬罪，拒不执行判决、裁定罪，巨额财产来源不明罪等
		不真正不作为犯	行为人以不作为形式实施的通常为作为形式的犯罪
			不作为方式的故意杀人罪



图表 8-3.2.2.1.1 之二：不真正不作为犯的成立条件

不真正不作为犯的成立条件	作为义务的发生根据	危险源	对危险源（人、物或者行为）处于支配、控制、管理地位
			正当行为可能导致过当结果，则有防止义务
		行为	犯罪行为有导致更严重结果的危险，则有防止义务
			他人可以成立有义务者成立的不作为故意犯罪的教唆犯或者帮助犯
		特殊关系	对脆弱法益主体具有保护、照顾、照看关系
			没有特定职责并偶然经过法益侵犯现场的人，没有防止危险现实化的义务
			与脆弱法益主体建立了排他性支配、控制关系的，有防止危险现实化的义务
		特定领域	对法益侵犯发生的空间、领域、场所或者建筑物具有排他性的管理关系的，负有防止法益侵犯的危险现实化的义务



续表

不真正不作为犯的成立条件	作为可能性	负有作为义务的人具有履行义务的可能性
		如果履行义务对自己的生命存在危险，则意味着没有作为的可能性；如果履行义务对自己没有生命危险，负有义务的人应当尽其所能履行义务
	结果回避可能性	不履行义务造成或者可能造成危害结果
		只有当行为人履行作为义务可以避免结果发生时，其不作为才可能成立犯罪
	作为与不作为的等价性	概念
		作为方式表现为制造特定法益侵害危险，故只有行为人负有防止相同的法益侵犯危险义务，才可能成立相应犯罪
		相关罪名列举
		路人发现火灾，虽有报警义务，但无防止火灾义务，与作为方式制造火灾无等价性，不成立不作为方式放火罪
		消防员接到火警不出勤，只可能成立渎职罪
		包庇罪、非法吸收公众存款罪、集资诈骗罪只能以作为方式实施，而不能以不作为方式实施
		侵占罪、脱逃罪既可以以作为方式实施，也可以以不作为方式实施
		将非法侵入住宅罪中的“侵入”解释为包含“经要求退去而不退去”，至少是扩大解释，甚至是类推解释
	注意	不能以不作为的条件代替犯罪构成要件
		不作为方式的犯罪可能成立故意犯罪，也可能成立过失犯罪；既可能成立故意犯罪既遂，也可能成立故意犯罪未遂

典型真题



2. 关于不作为犯罪，下列哪一选项是正确的？（2016/02/01）

- A. “法无明文规定不为罪”的原则当然适用于不作为犯罪，不真正不作为犯的作为义务必须源于法律的明文规定
- B. 在特殊情况下，不真正不作为犯的成立不需要行为人具有作为可能性
- C. 不真正不作为犯属于行为犯，危害结果并非不真正不作为犯的构成要件要素
- D. 危害公共安全罪、侵犯公民人身权利罪、侵犯财产罪中均存在不作为犯

答案：（ ）

图表 9-3.2.2.1.2：持有型犯罪

持有型犯罪	典型罪名	非法持有枪支、弹药罪，持有假币罪，非法持有毒品罪等
	作为方式	持有是一种作为方式，表现为支配、控制特定物品
		持有的认定与行为人是否向相关部门上缴特定物品无关
	行为状态	只要处于行为人支配和控制的领域、场所，都属于“持有”（包括让第三者保管，如果第三者知情，则成立共犯）
		将特定物品置于广场、马路边等他人容易发现的公共场所，不属于“持有”
	兜底性质	难以认定其他犯罪时，才考虑持有型犯罪。例如，制造后又持有，属于吸收犯；走私、出售（贩卖）、运输行为本身就包含持有，不以持有论
	罪数	故意持有多种犯罪对象，成立数个持有型犯罪的，属于数行为触犯数罪的情形，应当数罪并罚
	认识错误	明知持有的不是假币就是毒品，实际上是假币的，成立持有假币罪，不成立非法持有毒品罪未遂
以为持有的是假币，实际上是毒品的，属于抽象的事实认识错误，客观事实与主观故意没有重合的内容，不成立犯罪		
他人将包裹交给行为人保管，谎称是盗窃的假币，但实际上是盗窃的毒品的，行为人成立掩饰、隐瞒犯罪所得罪，不成立非法持有毒品罪和持有假币罪		

图表 10-3.2.3：行为对象

行为对象	概念	实行行为所作用的物、人与组织
		一般认为，行为对象并不是所有犯罪都要求的构成要件要素（通说）
	相关概念	组成犯罪行为的物 贿赂、赌资不属于受贿罪、赌博罪的行为对象，而属于犯罪行为的组成之物
		行为孳生之物 伪造的假币、制造的毒品不属于伪造货币罪、制造毒品罪的行为对象，但可能成为其他犯罪的行为对象：伪造的货币可以成为购买、运输、出售假币的对象，制造的毒品可以成为运输、贩卖、走私犯罪的行为对象
		作为犯罪行为的报酬取得之物 行为人杀人后从雇请者处得到的酬金或者物品，不是行为对象，而是犯罪行为的报酬 如果行为人一开始就打算骗取对方酬金，而没打算履行约定内容的，则可能成立诈骗罪，所谓的“报酬”就属于诈骗罪的行为对象（骗取不法原因给付物也可能成立诈骗罪）
	供犯罪行为使用之物	主要表现为犯罪工具。例如，使用老虎钳、扳手等盗窃他人汽车的，汽车属于盗窃罪的行为对象，但老虎钳、扳手等属于犯罪工具

典型真题



3. 《刑法》第 64 条前段规定：“犯罪分子违法所得的一切财物，应当予以追缴或者责令退赔”。关于该规定的适用，下列哪一选项是正确的？（2016/02/08）
- A. 甲以赌博为业，但手气欠佳输掉 200 万元。输掉的 200 万元属于赌资，应责令甲全额退赔
- B. 乙挪用公款炒股获利 500 万元用于购买房产（案发时贬值为 300 万元），应责令乙退赔 500 万元
- C. 丙向国家工作人员李某行贿 100 万元。除向李某追缴 100 万元外，还应责令丙退赔 100 万元
- D. 丁与王某共同窃取他人财物 30 万元。因二人均应对 30 万元负责，故应向二人各追缴 30 万元
- 答案：（ ）

图表 11-3.2.4：危害后果

危害行为给刑法所保护的法益所造成的现实侵害事实与现实危险状态			
危害后果	分类	侵害犯	将对法益的现实侵害作为处罚根据的犯罪
		危险犯	将对法益侵害的危险作为处罚根据的犯罪
			具体的危险犯 在司法上以行为当时的具体情况为根据，认定行为具有发生侵害结果的危险 例：放火罪，爆炸罪，破坏交通工具罪，生产、销售不符合安全标准食品罪等
			抽象的危险犯 在司法上以一般的社会生活经验为根据，认定行为具有发生侵害结果的危险 例：盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物罪，生产、销售有毒、有害食品罪，生产、销售假药罪等

图表 12-3.2.4.2：结果加重犯

又称加重结果犯，是指法律规定的—个犯罪行为（基本犯罪），由于发生了严重后果而加重其法定性的情况			
结果加重犯	客观性	对象要求	
		基本犯罪结果与加重结果发生的对象通常不要求具有同一性	故意伤害（致死）罪，抢劫（致人死亡）罪等
		有的结果加重犯对加重结果发生的对象有特殊要求	强奸（致使被害人重伤、死亡）罪，拐卖妇女、儿童（致使被害人重伤、死亡）罪等

续表

客观性	因果关系	犯罪行为导致加重结果	
		加重结果必须是和基本犯罪结果在性质上相关联，在程度上更严重	
		行为人实施基本犯罪行为，造成了加重结果，基本犯罪行为与加重结果之间具有直接因果关系	
主观性	故意 + 过失	对基本犯罪具有故意，对加重结果只能是过失。如故意伤害致死	
	故意 + 故意/过失	对基本犯罪具有故意，对加重结果可以是故意也可以是过失。如抢劫致人死亡	
	过失 + 过失	对基本犯罪具有过失，对加重结果只能是过失。如交通肇事逃逸致人死亡	
法定性	结果加重犯必须有刑法分则条文的明文规定		
	强制猥亵、侮辱罪、猥亵儿童罪、收买被拐卖的妇女、儿童罪、拐骗儿童罪、遗弃罪等没有结果加重犯		
	劫持航空器致人重伤、死亡的		
	故意伤害致人重伤或者致人死亡的		
	强奸致使被害妇女重伤或者致使被害人死亡的		
	非法拘禁致人重伤或者死亡的		
	拐卖妇女、儿童致使被拐卖的妇女、儿童及其家属重伤或者致使其死亡的		
	暴力干涉婚姻自由致人死亡的，虐待致人重伤、死亡的，包括引起被害人自杀的		
	抢劫致人重伤或者死亡的		
	非法行医致使就诊人死亡的		
	抢夺致使被害人重伤或者致使被害人自杀的，成立抢夺罪，属于“情节严重”；抢夺致使被害人死亡的，成立抢夺罪，属于“情节特别严重”。以上情形，不再认定为抢夺罪与过失致人重伤（死亡）罪的想象竞合犯		
	列举		

新华考资
www.xhkzedu.com

图表 13-3.2.5 之一：刑法上的因果关系

刑法上的因果关系	实行行为与构成要件意义上的实害结果之间的引起与被引起的关系，即将实害结果归属于某个实行行为		
	意义	影响罪数认定	如果存在因果关系，则实行行为与实害结果属于同一犯罪；否则，二者分属不同犯罪
		例：甲为抢劫乙的财物而殴打乙，乙在逃跑过程中不慎掉落了钱包，甲在追赶中捡到钱包而离开。甲的行为不属于压制反抗、强行取财，即甲的殴打行为与捡走钱包之间不存在因果关系，故殴打行为成立抢劫罪未遂，捡走钱包成立侵占（遗忘物）罪，并罚	

续表

刑法上的因果关系	意义	影响故意犯罪形态的判定	通常来说,如果实行行为与实害结果存在因果关系,则成立故意犯罪既遂;否则,绝不成立既遂。但对行为结构有特殊要求的犯罪除外	例:鉴宝专家甲骗乙,声称其文物为赝品,使得乙丢弃了文物,甲随后将其捡走。如果认为甲的欺骗行为与捡走财物没有因果关系,则不成立诈骗罪既遂;如果认为有因果关系,则成立诈骗罪既遂一罪
		影响过失犯罪是否成立的判定	如果实行行为与实害结果存在因果关系,才可能成立过失犯罪;否则,不成立过失犯罪	例:甲驾车超速行驶,乙突然冲进马路中间,甲将乙撞死,甲超速行驶与事故之间不存在因果关系,甲不成立交通肇事罪
		影响结果加重犯的认定	基本犯罪行为与加重结果存在因果关系,才可能成立结果加重犯	例:甲故意伤害乙,致使乙重伤,如果乙经抢救无效而死亡,甲属于故意伤害(致死)罪;如果乙死于甲之后不小心引发的火灾,则甲成立故意伤害(重伤)罪与失火罪(并罚)

图表 14-3.2.5 之二:因果关系的特征

因果关系的特征	共性	客观性	因果关系的有无属于客观存在，不以行为人或者司法人员的意志为转移；即使具有因果关系，行为人也可能因没有故意或者过失而不负刑事责任	
		顺序性	原因在前，结果在后，而不可能颠倒	例：《道路交通安全法实施条例》第 92 条规定：“发生交通事故后当事人逃逸的，逃逸的当事人承担全部责任。”甲白天将货车停在马路边后下车小便，司机乙驾驶小客车飞速驶来，撞到货车尾部，乙当场死亡。行为人甲拨打 110 后迅速逃离。甲逃离现场的行为与交通事故之间不存在因果关系
		相对性		
		规律性		
		复杂性		
	特殊性	内容的特定性。某些犯罪的因果关系具有特定的内容（具有因果关系，不一定成立犯罪既遂）		

续表

因果关系的特征	特殊性	诈骗罪	要求被骗人按照诈骗行为引起的或者利用的错误认识而处分财产，诈骗行为与取得财物之间才存在因果关系	例：甲骗乙1万元，乙知道真相后，碍于情面给了甲1万元，甲即使取得了财物，但欺骗行为与取得财物没有因果关系
		敲诈勒索罪	要求被恐吓人按照恐吓行为引起的或者利用的恐惧心理而处分财产，敲诈行为与取得财物之间才存在因果关系	例：甲敲诈乙的财物，乙因其他原因产生恐惧心理而将财物处分给甲，甲的恐吓行为与取得财物之间不存在因果关系
		抢劫罪	要求行为人的暴力、胁迫或者其他方法行为压制被害人反抗，强行劫取财物，才能认定抢劫手段行为与取财的目的行为之间存在因果关系	例：甲为取财而潜入乙家，将乙卧室房门反锁。在甲搬运财物的过程中，乙一直未醒来。甲将乙锁在房间的行为与取得财物之间没有因果关系。如果乙醒来，但因不能出来阻止甲取得财物的，则甲将乙锁在房间的行为与取得财物之间具有因果关系

新华考资

www.xhkzedu.com

图表 15-3.2.5 之三：因果关系的认定

因果关系的认定	事实的因果关系	条件说	实行行为与结果之间存在着没有前者就没有后者的关系时，前者就是后者的原因	例：甲用刀将乙直接砍死的，甲投放毒药将乙毒死的，甲放火将乙烧死的，甲开枪击中乙的心脏致其死亡的等等，死亡结果都是法益侵犯危险本身直接的现实化，甲的行为与死亡结果之间具有刑法上的因果关系
		合法则的条件关系	实行行为制造了法益侵犯的危险，该危险合乎规律地得以现实化，发生了实害结果的，则实行行为与实害结果之间具有因果关系	
	结果归属	一般原则	危险的现实化	没有结果回避可能性时，不能将结果归属于行为
				危险没有现实化时，不能将结果归属于行为
				行为没有引起注意规范的保护目的所指向的结果时，不能将结果归属于行为
		构成要件的效力范围		在防止结果的发生属于他人负责的领域时，该结果不能归属于行为人的行为
				在结果不是构成要件禁止内容时，排除结果归属

续表

因果关系的认定	结果归属	具体判断	先判断介入因素的出现是正常还是异常、偶然还是必然，如果具有正常性，甚至具有必然性，那么，即使考虑到介入因素，实行行为与实害结果也具有因果关系	注意： 1. 如果介入因素属于行为人的管辖范围，通常能够将结果归属于行为人的行为 2. 这里“正常”与“异常”、“偶然”与“必然”的判断，是社会生活经验与常识的判断，需要根据案件细节分析判断
			如果介入因素的出现具有异常性，甚至偶然性，其作用达到独立导致实害结果发生的程度，那么，实行行为与实害结果无因果关系（中断）	
			如果异常、偶然的介入因素影响不足以独立导致结果发生，那么，导致结果发生的原因依然是先前的实行行为（不排除介入因素与实害结果也有因果关系）	
		例：甲以杀人故意放火烧乙，但乙跳入水中溺水而亡。甲制造了乙被烧死的危险，倘若乙果真被烧死，则直接肯定因果联系的存在；但乙系溺水而亡，则需要讨论甲引起乙跳水是否正常、甚至必然，根据社会经验和当时的环境，乙跳水系其必然反应，故应将乙的死亡归属于甲的行为		

典型真题



新华考资

www.xhkzedu.com

4. 关于因果关系的认定，下列哪一选项是正确的？（2016/02/02）

A. 甲重伤王某致其昏迷。乞丐目睹一切，在甲离开后取走王某财物。甲的行为与王某的财产损失有因果关系

B. 乙纠集他人持凶器砍杀李某，将李某逼至江边，李某无奈跳江被淹死。乙的行为与李某的死亡无因果关系

C. 丙酒后开车被查。交警指挥丙停车不当，致石某的车撞上丙车，石某身亡。丙的行为与石某死亡无因果关系

D. 丁敲诈勒索陈某。陈某给丁汇款时，误将3万元汇到另一诈骗犯账户中。丁的行为与陈某的财产损失无因果关系

答案：（ ）

图表 16-3.2.6: 自然人的特定身份

自然人的特定身份	概念	犯罪分子实施犯罪行为前就已经具有的特殊资格或已经形成的特殊地位或者状态	首要分子、积极参加者、一般参加者，主犯、从犯、胁从犯等，生产、销售伪劣产品罪中“生产者”、“销售者”不属于身份
			特殊身份既可能是终身具有的身份（性别或者国籍），也可能是一定期限或临时具有的身份
	分类	构成身份	影响定罪的身份，属于违法构成要件要素；要求特定身份才成立犯罪的，属于真正的身份犯
			真正身份犯中的定罪身份，是对实行犯（正犯）的要求；不具有定罪身份的人，可以成为真正身份犯的共犯（帮助犯或者教唆犯）或者成为其他不要求身份的犯罪的实行犯
		加减身份	属于责任的内容，不影响犯罪的成立，但是影响量刑的身份，属于不真正的身份犯
	常见的身份犯	包庇、纵容黑社会性质的组织罪：国家机关工作人员	
		放纵走私罪：海关工作人员	
		徇私舞弊不征、少征税款罪：税务机关工作人员	
		帮助犯罪分子逃避处罚罪：查禁犯罪活动职责的国家机关工作人员	
		故意泄露国家秘密罪：国家机关工作人员（包括掌握国家秘密的非国家机关工作人员）	
		刑讯逼供罪、暴力取证罪、徇私枉法罪：司法工作人员	
		私自开拆、隐匿、毁弃邮件、电报罪：邮政工作人员	

图表 17-3.2.7: 单位犯罪

单位犯罪	概念	单位犯罪是单位本身犯罪，不是单位成员犯罪的集合，也不是单位和单位成员之间的共同犯罪	
	单位主体	不以单位犯罪论处的情形	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
			公司、企业、事业单位设立后，以实施犯罪为主要活动的
			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
			没有取得法人资格的独资、私营等企业实施犯罪
		特殊情形	单位涉嫌犯罪后，若被其主管部门、上级机构等吊销其营业执照、宣告其撤销或者破产，则直接追究其直接责任人员或主管人员的刑事责任

续表

单位犯罪	单位主体	特殊情形	以单位的分支机构或者内设机构、部门的名义实施犯罪，违法所得亦归分支机构或者内设机构、部门所有的，应认定为单位犯罪	
			不能因为单位没有可供执行罚金的财产，就不将其认定为单位犯罪而按照个人犯罪处理	
		单位意志	单位的 决策机构 按照单位的决策程序决定，或者 单位负责人 为单位利益所做的决定	
		单位利益	为本单位谋取非法利益，或者以单位名义（不是绝对的）为本单位全体成员或者多数成员谋取非法利益	
		法定性	单位犯罪以刑法明文规定为前提	
			某种犯罪行为“由单位实施”，但刑法没有将单位规定为行为主体时，应当而且只能对自然人定罪量刑	例：单位实施贷款诈骗的，按照自然人贷款诈骗罪论处
			刑法明文规定只能由单位成立的犯罪，自然人不可能单独成立该罪	
		法律后果	双罚制	既处罚单位（对单位只能判处罚金，而不能科处其他刑罚），也处罚直接责任人员
			单罚制	只处罚直接责任人员，而不处罚单位本身

图表 18-3.3.1：正当防卫

正对不正：制止正在进行的不法侵害				
正当防卫	一般正当防卫的成立条件	起因条件	存在现实的不法侵害	
			含义	违法行为：包括一般违法行为（如殴打行为）与犯罪行为（如杀人行为），还包括“黑吃黑”的行为（如抢劫他人非法持有的毒品的行为）
			要求	通过防卫行为能够减少或者避免，否则不允许进行正当防卫
			理论	四要件理论 不法侵害人达到法定年龄、具有责任能力，而且防卫者对此有认识，才有可能成立正当防卫；否则，只可能成立紧急避险
				客观的违法性论 只要客观上可能侵犯法益，不法侵害人是否达到法定年龄、具有责任能力，防卫者对此是否有认识，都不影响正当防卫的认定
		侵害	含义	可能侵犯法益：针对仅仅侵犯公益、绝不涉及个人法益的违法行为，不允许正当防卫（限制解释）

续表

正当防卫	一般正当防卫的成立条件	起因条件	侵害	理论	<p>四要件理论/行为无价值论 故意或者过失实施可能侵犯法益的行为才属于违法行为，对其可以进行正当防卫，但意外事件不具有违法性，不能对其进行正当防卫，只可能紧急避险</p> <p>客观的违法性论/结果无价值论 无论是故意或者过失的行为还是意外事件的情形，只要客观上可能侵犯法益，都属于违法行为，对其都可以进行正当防卫</p>
				不作为	针对不作为的违法行为，如果只能迫使不法侵害人履行其义务才能减少、避免不法侵害的，也可以对其进行正当防卫
			现实	动物侵袭	针对饲养动物的侵袭，只要饲养者存在故意或者过失的罪过心理，无论按照哪种观点，都可以进行正当防卫；但饲养者对动物侵袭不存在故意、过失罪过心理的，按照不同理论，会有不同结论
				假想防卫	<p>客观上没有不法侵害，误认为存在现实的不法侵害，而实施防卫行为的，属于假想防卫</p> <p>假想防卫属于事实认识错误，不成立故意犯罪；可能成立过失犯罪或者意外事件</p>
		时机条件	要求	要求	不法侵害“正在进行”：已经开始，尚未结束；否则属于 防卫不适时 （包括事前加害行为与事后加害行为），可能成立故意或者过失犯罪
				财产犯罪特殊规定	财产犯罪中，不法侵害行为已经既遂或者结束，但在现场被发现随后追赶的过程中，直到不法侵害人安全藏匿财物为止，可以视为不法侵害“正在进行”，可以对其进行正当防卫
					在解决案件其他问题时，该不法侵害行为应视为已经结束
					例：甲盗窃了乙的贵重财物，乙随即追赶甲。结论：1) 甲成立盗窃罪既遂；2) 乙在追赶中使用强力夺回财物的行为成立正当防卫；3) 甲为抗拒抓捕而对乙使用暴力或者以暴力相威胁的，成立（事后）抢劫罪；4) 丙发现真相后，为了让甲逃跑，对乙使用暴力的，丙不成立盗窃罪共犯，也不成立抢劫罪，而是成立窝藏罪；5) 如果丙将乙打伤的，则成立窝藏罪与故意伤害罪的想象竞合犯
			防卫装置	防卫装置	防卫行为可以事先做好准备（防卫装置）
					如果防卫装置危及公共安全，依法追究刑事责任
					如果防卫装置被允许，针对不法侵害发挥作用的，可能成立正当防卫；否则可能成立过失犯罪或者意外事件

续表

正当防卫	对象条件	要求	不法侵害人本人		
			如果不法侵害人将其财物作为不法侵害的工具，为阻止其不法侵害而将该财物毁坏的行为，成立正当防卫		
		针对第三人	防卫行为导致不法侵害人以外的人受伤的，可能成立故意犯罪（故意针对第三者）		
			可能成立紧急避险（为保护相应利益不得已损害第三者利益）		
			可能成立假想防卫（以为是正当防卫，却损害无关第三者利益的），成立意外事件或者过失犯罪（理论上存在不同学说）		
	限度条件	没有明显超过必要限度造成重大损害；否则属于防卫过当，应当酌情减轻或者免除处罚			
		重大损害	导致不法侵害人轻伤结果的不可能过当；成立防卫过当至少要求有重伤或者死亡结果（但不能认为凡是导致重伤或者死亡的一律过当）		
		必要限度	以减少或者避免不法侵害为必要；不要求防卫行为导致的损害结果与不法侵害人的侵害结果相当		
		明显	属于规范的判断		
	主观条件	防卫认识	认识到不法侵害的存在		
			防卫意志		
		文理解释	防卫意识必要说	只要具有防卫认识，就成立正当防卫（较合理观点）	如果认为《刑法》第20条中“为了……”是对主观意图的描述，则正当防卫的成立要求防卫者主观上具有防卫意识
				具有防卫意志，才成立正当防卫	
				成立正当防卫，既要求防卫认识，也要求防卫意志	
		防卫意识不要说	如果认为“为了……”是对客观原因的描述，则正当防卫的成立不要求防卫者具有防卫意识		
			论理解释	行为无价值论	如果违法的判断取决于行为人实施了刑法禁止的行为以及行为人具有故意或者过失的罪过心理，则偶然防卫成立犯罪（一般成立未遂）
		结果无价值论		如果违法的判断取决于客观事实在行为当时是否具有法益侵犯的可能性，则偶然防卫可能成立正当防卫（至少不成立犯罪）	
防卫挑拨		无论按照何种学说，防卫挑拨、相互斗殴原则上都不成立正当防卫			

续表

正当防卫	特殊正当防卫		按照防卫意识必要说（行为无价值论），偶然防卫成立犯罪，按照防卫意识不要说（结果无价值论），偶然防卫成立正当防卫（至少不成立犯罪）
		法律规定	《刑法》第 20 条第 3 款规定：“对正在进行行凶、杀人、抢劫、强奸、绑架以及其他严重危及人身安全的暴力犯罪，采取防卫行为，造成不法侵害人伤亡，不属于防卫过当，不负刑事责任”
		一般要求	没有限度条件的要求，但要求满足一般正当防卫的其他条件
			即使造成不法侵害人伤亡的，也不成立防卫过当
			不能认为：一般正当防卫中，造成不法侵害人伤亡，一定是防卫过当
		适用范围	要求针对“严重危及人身安全的暴力犯罪”
			必须针对暴力方式的不法侵害，并且危及生命与重大的身体健康安全，即具有导致死亡或者严重重伤（不包括一般重伤，例如砍掉大拇指）的紧迫危险
		同类解释	无论列举的犯罪还是概括规定的其他犯罪，甚至“行凶”的内容，只要而且必须满足“严重危及人身安全的暴力犯罪”的条件，都可以适用特殊正当防卫的规定（同类解释规则）

新华考资
www.xhkzedu.com

图表 19-3.3.2：紧急避险

紧急避险	正在发生现实危险	危险的来源	自然力量、动物侵袭、危害行为	
		危险的限定	现实危险不包括职务上、业务上负有特定责任的人所面临的对本人的危险	
		危险的现实性	客观存在的危险正在发生	
			客观上不存在现实危险，但行为人错误地认为存在现实的危险，进而实施避险行为的，是假想避险	
			假想避险属于事实认识错误，不成立故意犯罪，可能成立过失犯罪或者意外事件	
	迫不得已损害另一法益	不得已	对于正在发生的危险，没有其他合理的方法排除危险，只能损害另一法益，才能保护面临危险的法益	
		损害另一法益	通常是损害第三者的法益，而不是针对危险来源本身造成损害	
	避险意图	为了保护非法利益，不允许进行紧急避险		与防卫意识的理论一样，刑法理论存在行为无价值与结果无价值的分歧
避险动机不影响避险意图的判断				

续表

紧急避险	避险限度	没有超过必要限度造成不应有的损害	
		传统理论	紧急避险行为所引起的损害应小于所避免的损害
		最新理论	即使保护的利益大于损害的利益，也可能超过必要限度造成不应有的损害
			就财产法益而言，如果保护甲法益的唯一方法就是损害同等的乙法益，那么，该行为没有法益侵犯，难以成立犯罪
			就生命法益而言，牺牲某人保护他人生命的行为，具有违法性，不成立阻却违法的紧急避险
		当某人承诺牺牲自己，或者唯有某人处于被牺牲者的地位时，可以将牺牲其生命保护其他的人的生命的行为认定为阻却责任的紧急避险	
避险过当	避险行为超过必要限度造成不应有的损害，属于避险过当，应当酌情减轻或者免除处罚。		

典型真题

新华考资
www.xhkzedu.com

5. 关于正当防卫与紧急避险，下列哪一选项是正确的？（2016/02/06）

- A. 为保护国家利益实施的防卫行为，只有当防卫人是国家工作人员时，才成立正当防卫
- B. 为制止正在进行的不法侵害，使用第三者的财物反击不法侵害人，导致该财物被毁坏的，对不法侵害人不可能成立正当防卫
- C. 为摆脱合法追捕而侵入他人住宅的，考虑到人性弱点，可认定为紧急避险
- D. 为保护个人利益免受正在发生的危险，不得已也可通过损害公共利益的方法进行紧急避险

答案：（ ）

图表 20-3.3.3：其他违法性阻却事由

其他违法性阻却事由	法令行为	经过批准发行、销售彩票
		司法工作人员对犯罪嫌疑人实行逮捕
		司法工作人员依法执行自由刑、死刑
		普通国民扭送现行犯
	正当业务行为	新闻报道、职业体育活动、律师的辩护活动、治疗行为

续表

其他 违法性 阻却事由	自救行为		法益受到侵害的人，在通过法律程序、依靠国家机关不可能或者明显难以恢复的情况下，依靠自己的力量救济法益的行为	
			某一行为被认定为正当防卫，通常就不再认定为自救行为	
	分类		被害人同意是构成要件要素的犯罪。例：引诱卖淫罪、引诱幼女卖淫罪	
			被害人承诺绝对无效的犯罪（不管有无承诺都构成犯罪）。例：拐卖儿童罪、强奸罪中强奸幼女的从重处罚情节、拐骗儿童罪、猥亵儿童罪等	
			无承诺即犯罪、有承诺便无罪。例：强奸罪、盗窃罪、非法侵入住宅罪等	
	被害人的 承诺	处分 权限	被害人对被侵害的法益具有处分权限	
			任何人对国家法益、社会法益等公共法益或者他人法益都没有承诺的权限	
			被害人对自己的财产、名誉、自由、性权利、轻伤害具有处分权限，但重伤承诺无效（已满 18 周岁的人基于自愿捐献器官的，不成立犯罪）、积极的安乐死承诺无效	
		理解 能力	被害人承诺的事项的意义与范围具有理解能力	
			儿童对侵犯自己人身利益所做的承诺无效	
		真实 意思	必须是被害人真实意思的承诺	
			玩笑式的、戏言式的和被胁迫的承诺无效	
			被欺骗的承诺：如果仅仅是做出承诺的动机被欺骗的，通常承诺有效；如果是关于法益侵犯的基本事实（法益是否存在、法益关系、法益冲突等事实）被欺骗的，承诺无效	
		承诺 时间	事后承诺绝对无效	
			亲告罪是否成立犯罪，取决于被害人的意思（有例外规定），这并非事后承诺有效的问题	
		现实 承诺	误以为存在现实的被害人承诺，实际上不存在的，是假想的被害人承诺，属于事实认识错误，不成立故意犯罪，可能成立过失犯罪或者意外事件	
			不同理论	行为 无价值 被害人承诺有效（意思表示说）
			结果 无价值	被害人客观上实际承诺为有效（意思方向说），不要求有承诺表示、不要求行为人认识到
			推定承诺	推定承诺是否有效，取决于行为时一般人的理解，与被害人事后是否追认和认可无关

新华考资
www.xhkzedu.com

续表

被害人的 承诺	有效 条件	承诺 范围	超出承诺范围实施的法益侵害行为成立犯罪；经承诺实施的行 为侵犯了其他法益的，成立其他犯罪
	注意	被害人自愿进入危险环境造成的法益侵犯，属于被害人自担风险的 情形，他人不负刑事责任	

图表 21-3.4.2：故意分类及其认定

主观责任		实施违法行为时，行为人对违法事实具有故意或者过失的心理联系，才能承担故意或者过失的责任；否则属于意外事件，不负刑事责任		
故意的判断			故意是对符合违法构成要件要素的事实故意	
	危害行为	要求认识行为的自然意义和社会意义，不要求认识行为的违法性		
	行为对象			
	危害结果			
	定罪身份			
	不存在违法阻却事由			
	认识因素	行为人是否认识到违法事实的判断不以行为人口供为准，应根据客观事实加以推断		
	判断方法	记述的构成要件要素	只要行为人实施了相应的事实，直接推断行为人认识到相应事实	例：行为人强奸了妇女，可以直接认定行为人认识到对方是“妇女”
	规范的构成要件要素	仅要求行为人认识到符合规范的构成要件要素的事实即可，不要求认识到规范的法律术语与规范的评价结论	例：只要行为人认识到所售光盘是“黄片”、“色情片”等，即使不知道“淫秽物品”这一法律术语，也可以认定行为人具有贩卖淫秽物品牟利罪的故意	
意志因素		在行为人认识到违法事实的前提下，希望（直接故意）或者放任（间接故意）危害结果的发生		
		直接故意	认识到结果可能发生，希望或者追求结果的发生	
			认识到结果必然发生，仍然实施危害行为	
		间接故意	为追求非犯罪结果，而放任危害结果发生	
为追求其他犯罪结果，而放任危害结果发生				
		不计后果，“捅刀子”，任凭死亡或者伤害结果发生		

图表 22-3.4.3: 事实认识错误

行为人的认识内容与客观构成事实不一致，就是事实认识错误		
事实认识错误	具体的事实认识错误	行为人所认识的事实与现实所发生的事实虽然不一致，但没有超出同一犯罪构成的范围
		对象错误
		主观上对具体对象出现认识错误
		无论按照具体符合说还是法定符合说，不影响故意犯罪的成立
	方法错误	例：误将他人当作仇人杀害的，属于典型的对象错误，无论按照什么学说，对他人成立故意杀人罪（既遂或者未遂）
		行为指向的对象没有认识错误，但客观结果出现偏差，即出现了其他结果
		例：甲欲杀乙，未击中乙（或击中乙致其死亡），但导致丙死亡的，属于典型的方法错误。甲对乙不存在认识错误，成立故意杀人罪未遂（或既遂），甲对丙存在方法错误；按照属于想象竞合处理
		法定符合说
		数故意说（通说）：成立故意杀人罪既遂
		一故意说：成立过失致人死亡罪
		具体符合说
		甲对丙成立过失致人死亡罪
抽象的事实认识错误	因果关系错误	客观上因果关系的发展进程与行为人预想的不一樣
		因果关系错误仅存在于具体事实认识错误中，抽象的事实认识错误不存在因果关系错误
	处理意见	观点一
		观点二
	狭义的因果关系错误	因果关系不是违法构成要件要素，认定犯罪故意不要求认识到因果关系的发展进程，故因果关系错误不影响故意的认定
		因果关系属于构成要件要素，要成立故意犯罪，需要认识因果关系的发展进程
因果关系错误	事前故意	因果关系错误的一般情形，不影响故意犯罪的认定。例：甲意图烧死乙，但乙跳楼摔死
		存在犯罪故意的第一行为没导致实害结果，之后缺乏犯罪故意的的第二行为才导致了实害结果。例：甲杀乙，误以为乙死亡，而实施毁尸灭迹行为，却导致被害人死亡
	观点一	第一行为成立故意杀人罪未遂，第二行为成立过失致人死亡罪。有的主张并罚，有的主张择一重罪处罚
		观点二
		在概括杀人故意支配下实施了杀人行为，成立故意杀人罪既遂一罪

续表

事实认识错误	具体的事实认识错误	事前故意	观点三	分情形处理：如果实施第二行为确信被害人死亡，则成立故意杀人罪未遂与过失致人死亡罪；如果实施第二行为时还具有概括的杀人故意，则成立故意杀人罪既遂一罪
			观点四	通说。认为该情形属于因果关系错误的情形，只要能认定第一行为与实害结果具有刑法上的因果关系，则成立故意犯罪既遂
		犯罪构成的提前实现		打算第二行为导致实害结果，但实施的第一行为就导致了实害结果
				对该情形，焦点在于第一行为能否认定为故意犯罪的实行行为
				如果能够肯定实行行为，则是犯罪构成提前实现，属于因果关系错误，原则上认定为故意犯罪既遂
	抽象的事实认识错误			如果认为行为人实施第一行为时缺乏既遂的故意，则成立故意犯罪未遂与过失犯罪的想象竞合犯
		行为人所认识的事实与现实所发生的事实分别属于不同的犯罪构成		
		处理原则	法定符合说	只要在法律评价的意义上，行为人认识到相应的违法事实的，就在其认识到的违法事实范围内成立故意犯罪；否则，不能认定为故意犯罪
				如果同一行为成立数罪的，则属于想象竞合犯
	特殊情形	选择性罪名		发生在选择性罪名内的错误，视为具体的事实错误，按照法定符合说处理，不影响故意的认定，以客观事实定罪
		同一犯罪的加重构成要件间的错误		同一犯罪的不同加重构成要件之间的认识错误，视为具体的事实认识错误，按照法定符合说处理，不影响故意的认定，以客观事实处罚
		加重构成要件与普通情节间的错误		同一犯罪的普通构成要件与加重构成要件之间的认识错误，按照抽象的事实认识错误处理，仅认定为普通构成要件

典型真题



6. 农民甲醉酒在道路上驾驶拖拉机，其认为拖拉机不属于《刑法》第133条之一规定的机动车。关于本案的分析，下列哪一选项是正确的？（2016/02/04）

- A. 甲未能正确评价自身的行为，存在事实认识错误
- B. 甲欠缺违法性认识的可能性，其行为不构成犯罪

- C. 甲对危险驾驶事实有认识，具有危险驾驶的故意
- D. 甲受认识水平所限，不能要求其对自身行为负责

答案：()

7. 甲、乙共同对丙实施严重伤害行为时，甲误打中乙致乙重伤，丙乘机逃走。关于本案，下列哪些选项是正确的？(2016/02/52)

- A. 甲的行为属打击错误，按照具体符合说，成立故意伤害罪既遂
- B. 甲的行为属对象错误，按照法定符合说，成立故意伤害罪既遂
- C. 甲误打中乙属偶然防卫，但对丙成立故意伤害罪未遂
- D. 不管甲是打击错误、对象错误还是偶然防卫，乙都不可能成立故意伤害罪既遂

答案：()

图表 23-3.4.4：过失

过 失	认识因素	不要求行为人认识到所有的符合构成要件的违法事实，但至少应当预见到所有的违法事实	
		如果不可能遇见违法事实，则属于意外事件	
	意志因素	过于自信的过失与疏忽大意的过失都是反对危害结果发生	
	分类	疏忽大意的过失	行为人应当预见其行为可能导致危害社会的结果，但因为疏忽大意没有预见
		过于自信的过失	已经预见自己的行为可能导致危害结果，但反对危害结果的发生，采取了防止危害结果发生的措施，或者凭借相关条件，坚信危害结果不会发生，因而继续实施其行为，最终导致危害结果发生
	故意与过失的关系	对立关系	故意和过失相互排斥，不能将故意行为认定为过失犯罪
			在行为人故意与过失心理状态不明的情况下，不能认定为过失犯罪
		位阶关系	故意与过失之间的关系，是回避可能性的高低度关系，是责任的高低度关系，也是刑罚意义的高低度关系
			在行为人故意与过失心理状态不明的情况下，至少成立过失犯罪
			两种观点



续表

过失	故意与过失的关系	判断思路	以行为致使被害人死亡为例： 首先要判断行为人对死亡有没有故意，如有，则认定为故意杀人罪，不需要考虑其他犯罪；如无，则进一步判断行为人是否有伤害的故意，如有，且行为人对死亡具有预见可能性，则认定为故意伤害（致死）罪；如果没有伤害故意，则判断行为人对死亡有无过失，如有，则认定为过失致人死亡罪；如无，则认定为意外事件
----	----------	------	---

典型真题



8. 贾某在路边将马某打倒在地，劫取其财物。离开时贾某为报复马某之前的反抗，往其胸口轻踢了一脚，不料造成马某心脏骤停死亡。设定贾某对马某的死亡具有过失，下列哪一分析是正确的？（2016/02/16）

- A. 贾某踢马某一脚，是抢劫行为的延续，构成抢劫致人死亡
- B. 贾某踢马某一脚，成立事后抢劫，构成抢劫致人死亡
- C. 贾某构成抢劫罪的基本犯，应与过失致人死亡罪数罪并罚
- D. 贾某构成抢劫罪的基本犯与故意伤害（致死）罪的想象竞合犯

答案：（ ）

新华考资

www.xhkzedu.com

图表 24-3.4.5：目的犯

目的犯	概念	成立犯罪要求行为人主观上具有特定目的的犯罪
		如果无法证明目的犯中特定目的的存在，要么无罪，要么成立其他犯罪
	判断	目的犯中的目的属于主观的超过要素，只要行为时存在于行为人内心即可。认定犯罪的成立或者判断是否既遂，都不要求特定目的的实现
		不要求特定目的、动机的犯罪，犯罪人出于何种目的、动机实施犯罪，不影响犯罪的成立，也不影响既遂的判断
	间接正犯	具有目的的犯罪人利用缺乏目的的人犯罪的，成立目的犯的间接正犯，但两者可能成立共犯 例：甲指使乙传播淫秽物品，乙不知道甲具有牟利的目的，而传播了淫秽物品的，甲成立传播淫秽物品牟利罪的间接正犯，乙成立传播淫秽物品罪，二者（在传播淫秽物品罪的范围内）成立共犯

续表

目的犯	走私淫秽物品罪：“以牟利或者传播为目的”（择一关系），否则不成立本罪（可能成立走私普通货物、物品罪）
	抢劫罪、抢夺罪、盗窃罪、诈骗罪、敲诈勒索罪、盗窃、抢夺枪支、弹药、爆炸物、危险物质罪、盗伐林木罪、合同诈骗罪以及各种金融诈骗罪：“以非法占有为目的”（合同诈骗罪、集资诈骗罪、贷款诈骗罪有明文规定）；否则，可能成立故意毁坏财物罪等
	骗取贷款，成立犯罪的，如果证明存在非法占有目的，成立贷款诈骗罪，否则成立骗取贷款罪；如果以转贷牟利为目的，则成立高利转贷罪
	非法集资，成立犯罪的，如果证明存在非法占有目的，成立集资诈骗罪，否则成立非法吸收公众存款罪
	开设赌场罪：“以营利为目的”
	传播淫秽物品牟利罪：“以牟利为目的”；否则成立传播淫秽物品罪
	贪污罪或者职务侵占罪：“以非法占有为目的”；挪用公款的，只要证明具有非法占有目的，就成立贪污罪，否则还是成立挪用公款罪
	拐卖妇女、儿童罪：“以出卖为目的”
	收买被拐卖的妇女、儿童，能证明以出卖为目的的，成立拐卖妇女儿童罪，否则成立收买被拐卖的妇女、儿童罪
	偷盗婴幼儿的，证明以勒索财物为目的，成立绑架罪；证明以出卖为目的，成立拐卖儿童罪；上述目的都无法证明的，成立拐骗儿童罪

图表 25-3.5：责任阻却事由

责任阻却事由	责任能力	对于违法事实，如果由于行为人患有精神疾病等，在行为时没有辨认或者控制能力的，则不负刑事责任（即不成立犯罪）
		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；尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人犯罪的，应当负刑事责任，但是可以从轻或者减轻处罚
		醉酒的人犯罪，应当负刑事责任；又聋又哑的人或者盲人犯罪，可以从轻、减轻或者免除处罚
	没有期待可能性	如果行为时不能期待行为人实施合法行为，即法律对行为人没有期待可能性，则不负刑事责任
	不可避免的违法性认识错误	误将合法行为当作违法行为实施的，属于幻觉犯，不构成犯罪
		对行为在罪名、罪数、量刑等方面有错误理解，不影响故意、过失的成立，不影响责任的判断，也不影响量刑

新华考资
www.xhkzedu.com

续表

责任阻却事由	不可避免的违法性认识错误	误将违法行为当作合法行为实施的，属于违法性认识错误
		如果因听信了规范性法律文件、司法解释、法院的判决书或者司法机关的权威性答复而产生违法性认识错误的，属于不可避免的违法性认识错误，不影响故意、过失的判断，但阻却责任
		如果因听信个人的答复而产生的违法性认识错误，属于可以避免的情形，应当负刑事责任
	刑事法定年龄	不满 14 周岁的人，对所有违法行为都不负刑事责任
		已满 16 周岁的人，对所有违法行为都要负刑事责任
		已满 14 周岁不满 16 的人，只要其行为在法律上或者事实上能够评价为故意杀人、故意伤害致人重伤或者死亡、强奸、抢劫、贩卖毒品、放火、爆炸、投毒（体系解释、补正解释为投放危险物质罪）的，行为人都要负刑事责任
		已满 14 周岁不满 18 周岁的人，如果负刑事责任，应当从轻或者减轻处罚。因不满十六周岁不予刑事处罚的，责令他的家长或者监护人加以管教；在必要的时候，也可以由政府收容教养
		犯罪时已满 75 周岁的人，故意犯罪的，可以从轻或者减轻处罚，过失犯罪的，应当从轻或者减轻处罚

典型真题

9. 关于刑事责任能力，下列哪一选项是正确的？（2016/02/03）

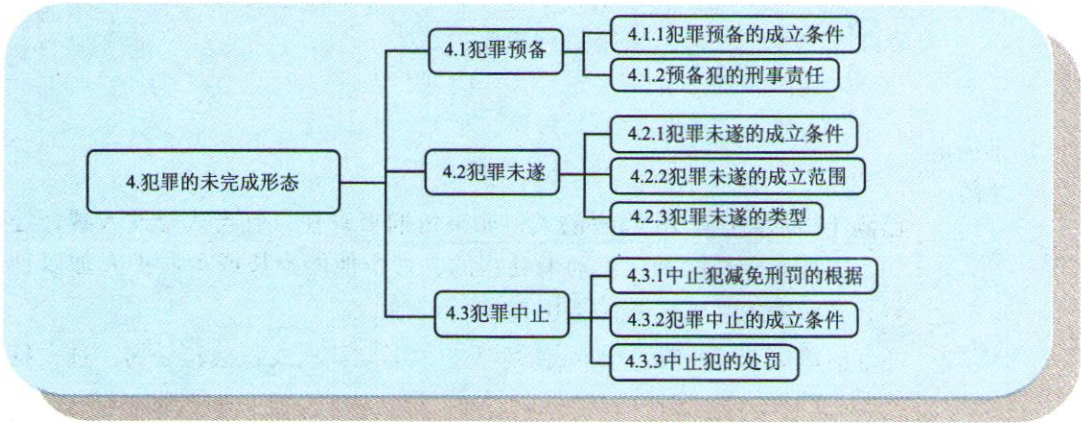
- A. 甲第一次吸毒产生幻觉，误以为伍某在追杀自己，用木棒将伍某打成重伤。甲的行为成立过失致人重伤罪
- B. 乙以杀人故意刀砍陆某时突发精神病，继续猛砍致陆某死亡。不管采取何种学说，乙都成立故意杀人罪未遂
- C. 丙因实施爆炸被抓，相关证据足以证明丙已满 15 周岁，但无法查明具体出生日期。不能追究丙的刑事责任
- D. 丁在 14 周岁生日当晚故意砍杀张某，后心生悔意将其送往医院抢救，张某仍于次日死亡。应追究丁的刑事责任

答案：（ ）

第四章

犯罪的未完成形态

新华考资
www.xhkzedu.com



图表 26-4.1—4.3：故意犯罪的形态

故意犯罪的形态	区分标准	“着手”与是否是区分未遂与预备的要点	
		“得逞”与是否是区分既遂与未遂的要点	
		未得逞的原因是意志意外还是意志以内的原因，是区分未遂与中止的要点	
	着手实行犯罪	开始实施刑法分则规定的、具有法益侵犯紧迫危险的行为	
		如果尚未着手，根据行为人没能着手的原因，分别认定犯罪预备（意志以外的原因）与犯罪中止（意志以内的原因）	
	未得逞	实行行为对法益侵犯的逻辑结果，行为人希望或者放任的危害结果未发生则“未得逞”；发生则“得逞”	
		几个罪名既遂的标准	绑架罪的既遂标准为“以实力控制人质”
			拐卖妇女罪的既遂标准为“控制妇女、儿童”，但出卖亲生子女的、出卖捡拾儿童的、收买后又出卖的，以“将妇女、儿童卖出”为既遂标准
			诬告陷害罪既遂标准为“达到使司法机关可能采取刑事追究活动的程度”，不要求实际追究了刑事责任
			取得型财产犯罪以行为人取得财产为既遂标准
			劫持航空器罪以“控制航空器或者控制航空器的航线”为既遂标准

续表

故意犯罪的形态	未得逞的原因	如果是因为意志以内的原因未得逞，则属于犯罪中止	
		如果是因为意志以外的原因未得逞，则属于犯罪未遂	
		只要行为人自认为还能继续实施犯罪或者达到既遂，但自动放弃犯罪或者防止结果发生的，就属于“意志以内的原因”（以主观说为基础）；否则，就是“意志以外的原因”	
	犯罪未遂的适用	结果加重犯	基本犯既遂，结果加重犯未遂，适用结果加重犯的法定性，同时适用总则关于未遂的处罚规定 基本犯未遂，结果加重犯既遂，适用结果加重犯的法定性，同时适用总则关于未遂的处罚规定；如果同时构成其他犯罪，成立想象竞合犯，择一重罪处罚
		加重构成要件	故意犯罪的加重构成要件，存在犯罪未遂的问题，即适用加重情节的法定刑，同时适用未遂的规定 例：入户抢劫未遂的，持枪抢劫未遂的，在公共场所强奸
		结合犯	若被结合的犯罪由于意志以外的原因未得逞，则适用结合犯的法定刑，同时适用总则关于未遂犯处罚规定 例：拐卖妇女，又强奸被拐卖的妇女未遂的，适用“拐卖妇女，奸淫被拐卖妇女”的法定刑，同时适用未遂的规定
		量刑规则	以发生特定的客观事实作为法定刑升格的条件，如数额巨大（特别巨大）、情节严重（特别严重）、情节恶劣（特别恶劣） 理论上存在不同观点。原则上只有符合还是不符合的问题，不存在未遂的问题；但司法解释明确规定，抢劫数额巨大的情形存在未遂

典型真题



新华考资

www.xhkzedu.com

10. 吴某被甲、乙合法追捕。吴某的枪中只有一发子弹，认识到开枪既可能打死甲也可能打死乙。设定吴某对甲、乙均有杀人故意，下列哪一分析是正确的？（2016/02/05）

A. 如吴某一枪没有打中甲和乙，子弹从甲与乙的中间穿过，则对甲、乙均成立故意杀人罪未遂

第四章 | 犯罪的未完成形态

B. 如吴某一枪打中了甲，致甲死亡，则对甲成立故意杀人罪既遂，对乙成立故意杀人罪未遂，实行数罪并罚

C. 如吴某一枪同时打中甲和乙，致甲死亡、乙重伤，则对甲成立故意杀人罪既遂，对乙仅成立故意伤害罪

D. 如吴某一枪同时打中甲和乙，致甲、乙死亡，则对甲、乙均成立故意杀人罪既遂，实行数罪并罚

答案：()

11. 甲为勒索财物，打算绑架富商之子吴某（5岁）。甲欺骗乙、丙说：“富商欠我100万元不还，你们帮我扣押其子，成功后给你们每人10万元。”乙、丙将吴某扣押，但甲无法联系上富商，未能进行勒索。三天后，甲让乙、丙将吴某释放。吴某一人在回家路上溺水身亡。关于本案，下列哪一选项是正确的？（2016/02/15）

A. 甲、乙、丙构成绑架罪的共同犯罪，但对乙、丙只能适用非法拘禁罪的法定刑

B. 甲未能实施勒索行为，属绑架未遂；甲主动让乙、丙放人，属绑架中止

C. 吴某的死亡结果应归责于甲的行为，甲成立绑架致人死亡的结果加重犯

D. 不管甲是绑架未遂、绑架中止还是绑架既遂，乙、丙均成立犯罪既遂

答案：()

12. 关于犯罪未遂的认定，下列哪些选项是正确的？（2016/02/53）

A. 甲以杀人故意将郝某推下过街天桥，见郝某十分痛苦，便拦下出租车将郝某送往医院。但郝某未受致命伤，即便不送医院也不会死亡。甲属于犯罪未遂

B. 乙持刀拦路抢劫周某。周某说“把刀放下，我给你钱”。乙信以为真，收起刀子，伸手要钱。周某乘乙不备，一脚踢倒乙后逃跑。乙属于犯罪未遂

C. 丙见商场橱窗展示有几枚金锭（30万元/枚），打开玻璃门拿起一枚就跑，其实是值300元的仿制品，真金锭仍在。丙属于犯罪未遂

D. 丁资助林某从事危害国家安全的犯罪活动，但林某尚未实施相关犯罪活动即被抓获。丁属于资助危害国家安全犯罪活动罪未遂

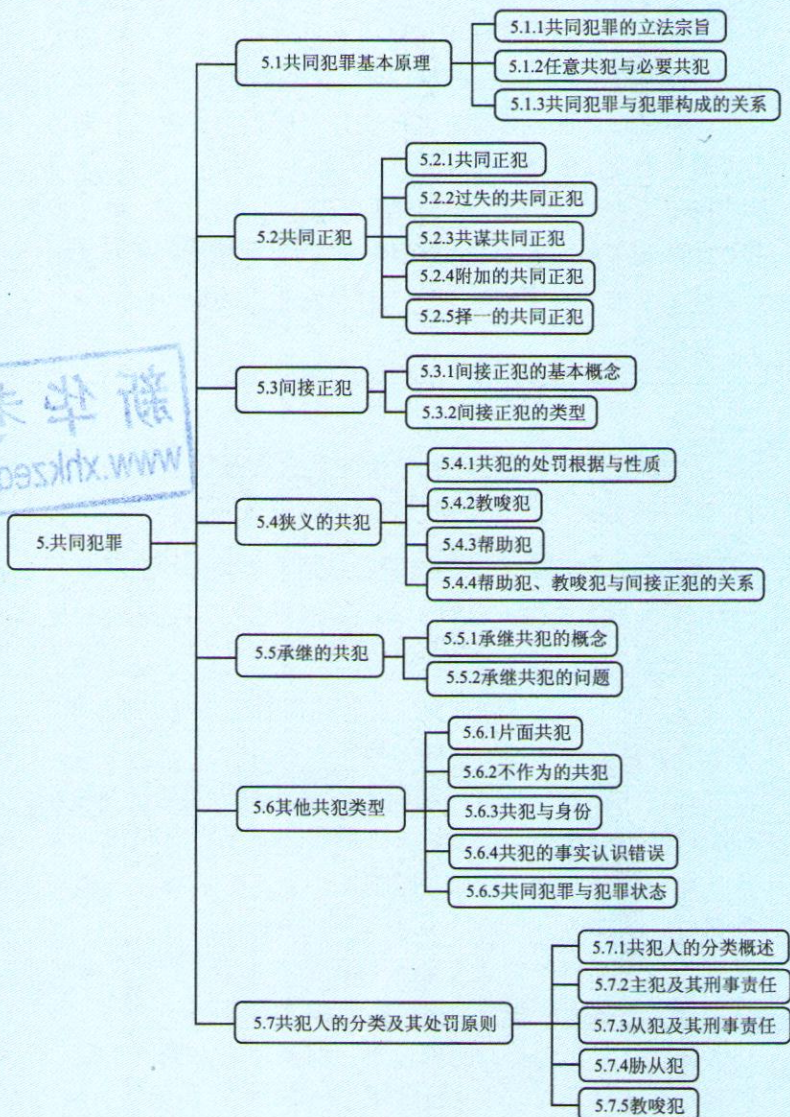
答案：()

图表 27-4.3: 犯罪中止的认定

犯罪中止的认定	立法目的		犯罪中止处罚很轻，是为了鼓励犯罪分子放弃犯罪
			相比较既遂的情形，犯罪中止的违法、责任程度下降，甚至消除
	处罚原则		对于中止犯，如果没有特殊预防的可能性，应当免除处罚
			如果犯罪行为造成某一轻罪的实害结果，应当减轻处罚
	成立条件	时间性	中止出现在犯罪过程中（包括预备行为中、实行行为中或者既遂之前），犯罪既遂后、未遂成立之后绝对不可能成立中止
		自动性	中止的成立要求自动放弃犯罪或者自动有效的防止犯罪结果的发生
			“自动性”即基于意志以内的原因，属于主动放弃犯罪；而被动放弃犯罪的属于“意志以外的原因”
			理论上有限定主观说、主观说与客观说，其中主观说是通说，但无论采取哪一学说，认定中止犯都要求符合中止的立法目的
		客观性	要求行为人放弃犯罪或者为防止结果的发生作出了真挚的努力，即中止行为通常具有防止结果发生的可能性
		有效性	要求中止行为防止了实害结果的发生，但不要求中止行为独立防止实害结果
			如果犯罪行为导致了实害结果的发生，二者具有因果关系，原则上成立犯罪既遂；如果犯罪行为与发生的实害结果不存在因果关系，而且实施了客观的中止行为的，则成立犯罪中止
		“造成损害的，应当减轻处罚”	
	该情形仅成立重罪中止，不能认定为重罪中止与轻罪既遂的想象竞合犯，而是仅成立重罪中止一罪		
	如果中止行为导致了该损害结果，则应当数罪并罚		

第五章
共同犯罪

新华考资
www.xhkzedu.com



图表 28—5.1.1：共同犯罪的立法宗旨

共同犯罪的立法宗旨	共同犯罪是为了解决违法层面的问题，即解决违法事实的归属问题，而非解决定罪和责任问题	
	司法考试坚持违法层面的共犯理论，主张共同犯罪是指二人以上共同有意识实施符合违法构成要件要素的违法事实	
	成立条件	成立共犯，不要求犯罪故意的内容相同
		成立共犯，不要求共犯人成立的罪名相同
		成立共犯，不要求共犯人都具有共犯故意，对有共犯意思的片面共犯依然按照共犯论处。即片面共犯属于共犯
		成立共犯，不要求共犯人都达到刑事法定年龄或者都具有刑事责任能力。如果行为人支配没有达到刑事法定年龄或者没有刑事责任能力的人实施违法行为的，成立间接正犯
		成立共犯，可能有的共犯人存在其他责任阻却事由，如没有期待可能性或者存在不可避免的违法性认识错误
	传统理论	传统刑法理论主张主客观相统一的共犯理论，主张成立共犯要求“二人以上”都达到法定年龄、具有责任能力（否则可能成立间接正犯）
		具有共同故意，即都有犯罪故意，而且具有犯意联络
		具有共同行为

新华考资

www.xhkzedu.com

图表 29—5.1.2：任意共犯与必要共犯

任意共犯与必要共犯	任意共犯	一个人可以实行的犯罪，由二人以上共同实施的情形
		这种共犯及其处罚原则规定于总则，适用总则关于共犯的规定
		分则明文规定必须由二人以上共同实行的犯罪，其处罚范围和程度遵循分则条文的规定
	对向犯	如果双方成立犯罪，罪名和法定刑都相同（如重婚罪）
		如果双方行为被认定为不同犯罪，当双方都成立犯罪时，具有共犯关系（如行贿罪与受贿罪），但不能认定为对方犯罪的共犯
		刑法只处罚一方的行为，另一方的行为只要没有超出行为定型，就不成立犯罪（如贩卖毒品罪、贩卖淫秽物品牟利罪仅处罚贩卖行为，不处罚单纯的购买行为）
	聚众共同犯罪	聚众斗殴罪（仅处罚首要分子与积极参加者）、聚众淫乱罪（仅处罚首要分子与多次参加者）
	集团共同犯罪	包含任意共犯与必要共犯的情形，前者适用总则的规定，后者按照分则规定确定处罚范围与处罚程度（如组织、领导、参加恐怖组织罪，组织、领导、参加黑社会性质组织罪）

图表 30-5.1.3：共同犯罪与犯罪构成的关系

含义	成立共犯是否要求符合同一犯罪构成	
不同学说	完全犯罪共同说	要求各行为人的犯罪罪名完全相同 即使犯罪故意不同，也要认定都成立最严重的犯罪，并在该罪范围内成立共犯，只是按照不同犯罪的法定刑处罚
	部分犯罪共同说	从法律评价上看，只要各行为人的犯罪行为存在重合内容，即在重合的犯罪范围内成立共犯，但可能分别定罪处罚
	行为共同说	只要二人以上共同有意思地实施刑法规定的符合违法构成要件要素的违法行为，即成立共犯；根据各自实施的行为以及责任要素，分别定罪处罚
	司法考试观点	当前司法考试中，按照部分犯罪共同说、行为共同说得出的结论正确，那么该命题或者论断就正确

典型真题



13. 甲、乙、丙共同故意伤害丁，丁死亡。经查明，甲、乙都使用铁棒，丙未使用任何凶器；尸体上除一处致命伤外，再无其他伤害；可以肯定致命伤不是丙造成的，但不能确定是甲造成还是乙造成的。关于本案，下列哪一选项是正确的？（2016/02/07）

- A. 因致命伤不是丙造成的，尸体上也没有其他伤害，故丙不成立故意伤害罪
- B. 对甲与乙虽能认定为故意伤害罪，但不能认定为故意伤害（致死）罪
- C. 甲、乙成立故意伤害（致死）罪，丙成立故意伤害罪但不属于伤害致死
- D. 认定甲、乙、丙均成立故意伤害（致死）罪，与存疑时有利于被告的原则并不矛盾

答案：（ ）

图表 31-5.2-5.3：正犯

正犯	在共同犯罪中，对违法事实起支配、控制等决定性作用的行为人属于正犯	
	正犯的处罚依据在于其行为本身	
	直接正犯	行为人以自己的行为实施了符合违法构成要件的违法事实
		这种情形要将违法事实直接归属于直接正犯
	同时正犯	二人以上没有共谋同时侵犯同一法益的情形
		如果无法证明谁导致危害结果的，应当适用存疑时有利于行为人的原则

续表

正犯	共同正犯	又称简单共犯，即二人以上以分工的方式相互联系、相互配合地共同实施了符合违法构成要件的违法事实	
		部分实行全部责任的原则	如果共同正犯行为导致了危害结果，应将危害结果归于每一个正犯行为
		责任自负原则	如果有的正犯对危害结果的发生没有起到原因力、作用力，则不能将该危害结果归属于该正犯
	间接正犯	概念	行为人通过强制、欺骗等手段支配、控制他人实施符合违法构成要件的违法事实
			这种情形要将被利用者实施的违法事实归属于间接正犯，至于双方是否成立共犯，则按照共犯原则认定
		认定	利用无刑事责任能力者的身体活动，或者利用他人责任阻却事由的行为
			利用他人不属于行为的身体活动或者利用他人受强制的身体活动
			利用缺乏故意的行为（利用不知情者的间接正犯）
			利用有故意的工具，即被利用者虽然有责任能力并且有故意，但缺乏目的犯中的目的，或者不具有身份犯中的身份。这种情形利用者和被利用者可能成立共同犯罪
			利用他人的合法行为（如正当防卫、紧急避险等）
			利用被害人的行为。当利用者使被害人丧失自由意志，或者使被害人对结果缺乏认识或产生其他法益关系的错误，导致被害人实施了损害自己法益的行为时，利用者成立间接正犯

图表 32-5.4.2：教唆犯

教唆犯	概念		故意引起他人实施违法行为。教唆行为只能以作为方式实施	
	处罚根据	共犯从属性说	正犯实施了符合违法构成要件的违法事实（共犯的从属性理论），并在教唆故意或者帮助故意与违法事实一致的范围内承担责任	
		共犯独立性说	只要实施了教唆行为（或者帮助行为），教唆者（或者帮助者）就成立教唆犯（或者帮助犯）	
	成立条件	对象	极端从属性说	要求达到法定年龄，具有刑事责任能力 例：甲指使 15 周岁的警察乙实施了刑讯逼供行为。按照极端从属性说，乙没达到刑事法定年龄，故甲无罪，不成立刑讯逼供罪的教唆犯、间接正犯、帮助犯
			限制从属性说	不要求达到法定年龄，具有刑事责任能力 按照限制从属性说，因乙实施了刑讯逼供的违法行为，故甲成立刑讯逼供罪的教唆犯，而且属于“教唆不满 18 周岁的人犯罪”的情形

续表

教唆犯	成立条件	行为	任何引起他人实施违法行为的行为，不要求他人一定产生犯罪故意进而成立故意犯罪
		故意	故意引起他人实施可能侵犯法益的违法行为
			故意唆使他人实施不可能侵犯法益的行为，属于未遂的教唆，不成立犯罪
	共犯的正犯化		如果刑法将某种唆使行为规定为独立犯罪，不属于教唆犯，而是正犯行为。例如妨害作证罪

图表 33-5.4.3：帮助犯

帮助犯	概念	故意帮助他人实施违法行为，包括作为与不作为方式	
	处罚根据	正犯实施了符合违法构成要件的违法事实（共犯的从属性理论），并在教唆故意或者帮助故意与违法事实一致的范围内承担责任	
	帮助时机	有事前的帮助和事中的帮助	
		事后的帮助不成立共犯，可能成立妨害司法活动的犯罪	
	帮助效果	有物理的帮助、精神或者心理的帮助	
		没有任何帮助力的不成立帮助犯	
		单纯降低法益侵害的行为不成立帮助犯	
	中立帮助	表面上属于社会生活中中立的行为	
	帮助故意	如果明知他人正在或者马上实施犯罪行为，而为其提供该帮助行为的，成立帮助犯	
	帮助故意	帮助犯是指故意帮助他人实施违法行为，不要求被帮助者一定产生犯罪故意进而成立故意犯罪	
	共犯的正犯化	如果刑法将某种帮助行为规定为独立犯罪，就不再属于帮助犯行为，而是正犯行为	例 1：帮助恐怖活动罪中“为恐怖活动组织、实施恐怖活动或者恐怖活动培训招募、运送人员的”； 例 2：协助组织卖淫罪（该罪的正犯化相对比较缓和）
		原则上只要行为人实施该行为，就成立犯罪	
		如果他人教唆行为人实施该行为的，他人成立该罪的教唆犯	
	共犯量刑的正犯化	刑法分则将帮助犯的行为独立规定出来，适用正犯的刑罚，不再适用总则关于共犯的规定	例 1：强迫劳动罪中“明知他人实施前款行为，为其招募、运送人员或者有其他协助强迫他人劳动行为的”； 例 2：组织考试作弊罪中“为他人实施前款犯罪提供作弊器材或者其他帮助的”； 例 3：帮助信息网络犯罪活动罪
		只有被帮助者实施了正犯行为，帮助者才成立该法条规定的犯罪（帮助犯）	
		如果他人教唆行为人实施该法条规定的行为的，他人与行为人仅成立帮助犯	

图表 34-5.4.4: 帮助犯、教唆犯与间接正犯的关系

帮助犯、教唆犯与间接正犯的关系	不是对立关系，而是包含关系	
	共犯从属性理论	主观上只要具有帮助故意，客观上对实行行为至少起到了帮助甚至引起或者支配作用的，都成立帮助犯
		主观上只要具有教唆故意，客观上引起甚至支配了实行行为的，成立教唆犯
	共犯与认识错误理论	主观上具有支配他人实行犯罪的故意，但客观上只起到了教唆或者帮助他人实行犯罪的作用的，成立教唆犯或者帮助犯
		主观上具有教唆他人实行犯罪的故意，但客观上仅起到了物理或者精神上帮助他人实行犯罪的作用的，成立帮助犯

图表 35-5.5-5.6: 共犯的其他问题

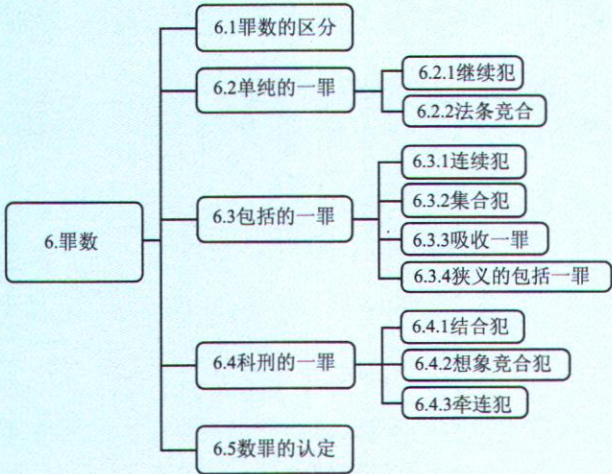
共犯的其他问题	承继的共犯	概念	只要他人行为在进行当中，行为人（即承继的共犯人）知道真相后中途参与实施犯罪的，双方成立共犯
		责任原则	承继的共犯人对先前行为导致的危害结果负责任，但对自己参与犯罪后共犯行为导致的危害结果承担责任
	片面的共犯	概念	行为人（片面的共犯人）单方以共犯的意思参与犯罪，但他人不知道行为人与自己一起犯罪的情形
		责任原则	对片面的共犯，应当按照共犯原则处理
	共犯与身份	真正的身份犯	正犯（实行犯）必须具备定罪身份，但教唆犯与帮助犯不要求具备定罪身份
		不真正身份犯	量刑身份只针对具有该身份的犯罪人起作用。
	共犯与认识错误	一般的事实认识错误	按照认识错误原则处理
		间接正犯、教唆犯、帮助犯之间的认识错误	在重合范围（较轻情形）内认定行为性质
	共犯与故意犯罪形态	共犯人为符合违法构成要件的危害结果的发生提供了物理或者心理的因果联系，就要将危害结果归属于共犯人，应以既遂论处	
		如果有的共犯人为危害结果的发生没有提供任何因果联系，则不能将危害结果归属于该共犯人；根据其没有导致危害结果的原因，可能成立未遂或者中止等	

图表 36-5.7：共同犯罪人的分类及其处罚

共同犯罪人的分类及其处罚	主犯	概念	组织、领导犯罪集团进行犯罪活动的，或者在共犯中起要作用的，是主犯		
		主犯不一定是首要分子，首要分子也不一定是主犯			
		犯罪集团的首要分子应当对集团所犯罪行为承担刑事责任，但并非对集团成员实施的犯罪承担责任			
	从犯	概念	犯罪中起次要或者辅助作用的人		
		从犯应当对其参与实施的所有犯罪行为承担责任，只是应当从轻、减轻或者免除处罚			
	胁从犯	概念	被胁迫参加犯罪，而且在共同犯罪中起次要或者辅助作用的人		
		如果完全被压制了意志自由，则属于他人犯罪的工具，不成立犯罪			
	教唆犯	处罚原则	教唆他人犯罪的，应当按照他在共同犯罪中所起的作用处罚	起主要作用的，认定为主犯	
				起次要作用，认定为从犯（也有可能成立胁从犯）	
		教唆不满18周岁的人犯罪	应当从重处罚		
			极端从属性说	教唆已满16周岁不满18周岁的人实施任何故意犯罪与教唆已满14周岁不满16周岁的人实施刑法第17条第二款规定的犯罪	
			限制从属性说	教唆不满18周岁的人实施任何故意犯罪行为，即使属于间接正犯，也要适用该规定，因为这种情形的间接正犯完全符合教唆犯的规定	
		被教唆的人没有犯被教唆的罪	利用、唆使未成年人走私、贩卖、运输、制造毒品的，从重处罚		
			对于教唆犯，可以从轻或者减轻处罚（即教唆未遂）		
			共犯独立性说	“被教唆的人没有犯被教唆的罪”包括：被教唆人拒绝教唆犯的教唆	
				被教唆人接受教唆后没有实施犯罪行为；被教唆人实施的犯罪不是教唆行为所致	
				被教唆人所犯之罪的性质与教唆犯所教唆的犯罪性质完全不同	
			共犯从属性说	“被教唆的人没有犯被教唆的罪”是指被教唆者（正犯）已经实施了值得处罚的违法行为，只是没有既遂	
		这种情形中的教唆者构成犯罪，可以从轻或减轻处罚（适用第29条第2款之后，不再适用未遂犯的处罚规定）			
对于被教唆者，如果犯罪未遂的，则适用第23条未遂犯的处罚规定					

第六章

新华考资
www.xhkzedu.com



图表 37 - 6.2.1：继续犯与状态犯

继续犯与状态犯	概念	继续犯	犯罪既遂后，危害行为与法益侵犯的不法状态还在持续进行	例：非法拘禁罪、绑架罪、拐卖妇女、儿童罪
		状态犯	状态犯与继续犯相对，指不法状态虽然还在持续，但行为已经结束	例：盗窃罪等财产犯罪
	共犯的认定	继续犯	只要犯罪行为还在持续进行，他人参与犯罪的，都成立共犯	
		状态犯	行为结束后，他人不能成立共犯，可能成立妨害司法活动的犯罪	
	溯及力	继续犯	行为持续到新法生效期的，直接适用新法，不存在溯及力问题	
		状态犯	行为在新法生效前结束，即使不法状态还在继续，要适用从旧兼从轻的溯及力原则	
	追诉时效期限	继续犯	从犯罪行为终了之日开始起算	
		状态犯	通常从犯罪行为成立之日开始起算	

图表 38-6.3.1：连续犯

连续犯	概念	基于同一的或者概括的犯罪故意，连续实施性质相同的数个行为，触犯同一罪名的犯罪	
	处罚原则	原则上以一罪处罚	例：刑法规定多次实施这种犯罪行为的，属于法定刑升格条件之一，或者这种犯罪可以累积计算（数额、数量），刑法根据数额、数量不同分别规定了不同的法定刑幅度
		如果数罪并罚才能实现罪刑相适应的，应当并罚	例：连续伤害多人，触犯数个故意伤害罪的情形

新华考资
www.xhkzedu.com

图表 39-6.3.3：吸收犯与不可罚的事后行为

吸收犯与不可罚的事后行为	吸收犯	概念	多个行为触犯不同犯罪，但具有前后发展关系，即前行为是后行为的必经阶段，后行为是前行为发展的当然结果（吸收关系）	例：非法制造枪支、弹药后非法持有枪支、弹药的；伪造货币之后持有、出售、运输假币的；制造毒品后非法持有毒品的；明知是枪支、假币或者毒品而盗窃、抢夺的。但必须要求两个行为指向的对象具有同一性，否则数罪并罚
	吸收犯	处罚原则	重罪吸收轻罪，以重罪论处	
	不可罚的事后行为	通常指在状态犯的情况下，在不法状态存续期间，又实施了形式上触犯其他犯罪、但没有侵犯新法益或者没有责任的行为，后行为就属于不可罚的行为	<p>例 1：甲侵占代为保管的他人财物，谎称财物被盗的，后面欺骗的行为没有侵犯新的法益，属于不可罚的事后行为</p> <p>例 2：甲盗窃、抢夺、抢劫、诈骗或者敲诈勒索（以下仅表述盗窃）他人财物之后又毁坏该财物的，毁坏财物的行为没有侵犯新的法益，属于不可罚的事后行为。但是，甲盗窃他人文物后，为逃避侦查而毁坏文物的，应数罪并罚</p> <p>例 3：甲盗窃财物之后，出售自己非法获取的赃物的，出售赃物的行为虽然侵犯新的法益（即妨害司法活动顺利进行），但丁缺乏责任（没有期待可能性），属于不可罚的事后行为，不成立赃物犯罪。这种情形中，不可罚的事后行为仅针对本犯而言，故其他仅仅参与事后行为的人，依然可能成立赃物犯罪</p> <p>例 4：甲盗窃财物后隐瞒真相单纯出售赃物的行为是否成立诈骗罪，取决于是否对赃物适用善意取得制度：如果适用善意取得制度，购买者无财产损失，甲不成立诈骗罪；如果不适用善意取得制度，购买者存在财产损失，甲成立诈骗罪，与盗窃罪数罪并罚</p> <p>例 5：甲将盗窃的文物仿真品（价值数额较大）冒充文物出卖给他人，骗取财物的，成立盗窃罪与诈骗罪，数罪并罚（事后行为侵犯新的法益，且对行为人不缺乏期待可能性，则应认定为数罪）</p>	

图表 40-6.4.1: 结合犯

结合犯	概念	针对数个原本独立的犯罪行为，虽然行为结构上没有必然关系，但刑法明文规定将其结合成为一个犯罪的情况	例 1：绑架后杀害被绑架人的，或者故意伤害被绑架人，致使其重伤或者死亡的 例 2：拐卖妇女、儿童又奸淫被拐卖的妇女的，属于结合犯，是法定刑升格条件
	处罚原则	成立结合犯，虽然可以认定为触犯两罪，但不能数罪并罚，仅以结合犯一罪论处	例 1：甲绑架人质乙后故意杀害乙，或者故意伤害被绑架人乙，致使其重伤、死亡的。甲的行为成立绑架罪，也触犯故意杀人罪或者故意伤害罪，但不得并罚，仅以绑架罪论处
		严格依照法条的规定理解结合犯的成立范围，不得随意扩张其范围	例 2：如果甲已满 14 不满 16 周岁，则甲仅成立故意杀人罪或者故意伤害罪（致人重伤或者死亡）；如果甲绑架后故意伤害乙，致使其轻伤的，或者又强奸、猥亵乙的，或者强迫卖淫、引诱卖淫的，一律数罪并罚
		结合犯存在适用结合犯的法定刑，同时适用未遂或者中止的可能性	例 3：甲绑架乙后故意杀害乙，因意志以外的原因未得逞的，对甲适用绑架杀害被绑架人的法定刑，同时适用总则未遂的处罚规定（当前刑法理论有不同观点）
		他人中途参与被结合的犯罪行为的，仅成立被结合的犯罪	例 4：甲绑架乙，丙知道真相后与甲一起杀害乙的，甲、丙（在故意杀人罪范围内）成立共犯关系，甲成立绑架罪（杀害被绑架人的情形），乙仅成立故意杀人罪

图表 41-6.4.3: 牵连犯

牵连犯	概念	行为人为实现同一犯罪目的，实施了两个触犯不同罪名的犯罪行为，但二者存在手段行为-目的行为或者原因行为-结果行为的关系（牵连关系）
	认定原则	只有当某种手段通常用于实施某种犯罪，或者某种原因行为通常导致某种结果行为时，才存在牵连关系（类型性牵连关系） 司考采取类型性牵连关系，司法考试对牵连犯采取限定的立场，不要轻易认定牵连犯
	常见的牵连关系	伪造证件材料进行诈骗犯罪 例：伪造、变造、买卖国家机关、公文证件，伪造公司、企业、事业单位，伪造、变造、买卖身份证件，伪造、变造金融票证，以虚假身份证明骗领信用卡（妨害信用卡罪），然后进行普通诈骗、合同诈骗、金融领域的诈骗犯罪的，属于典型的牵连犯关系

续表

牵连犯	处罚原则	通常择一重罪从重处罚
	与吸收犯的区别	牵连犯重视两个行为之间手段－目的或者原因－结果关系的类型性或者通常性
		吸收犯重视两个行为之间自然逻辑意义上的必然经过－必然结果关系
		否定牵连犯的理论就认为有的牵连犯就属于吸收犯

新华考资
www.xhkzedu.com

图表 42-6.2.2：法条竞合

法条竞合	概念	由于法律规定的犯罪构成要件之间存在包含关系，使得同一个犯罪行为符合了两个以上法条规定的犯罪构成，但只能适用一个法条定罪处罚的情形
		因法条竞合的情形本来就只成立一罪，只是讨论适用哪一法条的问题，即适用一个法条就可以将案件事实全面、完整评价完毕
	一般原则 优先适用特殊法条的规定	第 29 条第二款规定的教唆未遂与第 23 条规定的犯罪未遂属于特殊法条与普通法条关系
		第 347 条第六款规定的“利用、教唆未成年人走私、贩卖、运输、制造毒品的，从重处罚”与第 29 条第一款后半段的规定“教唆不满 18 周岁的人犯罪的，从重处罚”属于特殊法条与普通法条关系
		分则规定的必要共犯的法条与总则关于共犯的规定属于特殊法条与普通法条关系
		故意杀人罪与故意伤害罪，结果加重犯与基本犯罪的规定，和现役军人配偶结婚的破坏军婚罪与重婚罪都属于特殊法条与普通法条关系
		实施某一违法行为，如果具有特定目的成立 A 罪，而无法证明特定目的的成立 B 罪，因 A 罪必然符合 B 罪犯罪构成，故前者属于特殊法条规定，后者属于一般法条规定。例如，拐卖儿童的，也符合拐骗儿童罪的构成要件，但只要成立拐卖儿童罪的，就不再认定为拐骗儿童罪。再如：贷款诈骗罪与骗取贷款罪，集资诈骗罪与非法吸收公众存款罪，绑架罪与非法拘禁罪，传播淫秽物品牟利罪与传播淫秽物品罪
		贪污罪、职务侵占罪与盗窃罪、诈骗罪、侵占罪，贪污罪与挪用公款罪，挪用公款罪与挪用资金罪，受贿罪与非国家工作人员受贿罪，属于特殊法条与普通法条关系
		为境外窃取、刺探、收买、非法提供国家秘密罪与非法获取国家秘密罪、故意泄漏国家秘密罪属于特殊法条与普通法条关系
		窝藏、转移、隐瞒毒品、毒赃罪与掩饰、隐瞒犯罪所得、犯罪所得收益罪，包庇毒品犯罪分子罪与包庇罪属于特殊法条与普通法条关系

续表

法条竞合	一般原则	优先适用特殊法条的规定	伪造、变造、买卖身份证件罪与伪造、变造、买卖国家机关证件罪，盗窃、抢夺武装部队公文、证件、印章罪与盗窃、抢夺国家机关公文、证件、印章罪属于特殊法条与普通法条关系（毁灭武装部队公文、证件、印章的，仍然成立毁灭国家机关公文、证件、印章罪）
	法条规定适用重罪	第149条第2款	走私犯罪规定与逃税罪属于特殊法条与普通法条关系；走私特定对象的犯罪与走私普通货物、物品罪属于特殊法条与普通法条关系
	其他适用重法条的情形	保险诈骗罪与诈骗罪	保险诈骗罪与合同诈骗罪、诈骗罪属于特殊法条与普通法条关系。保险诈骗罪法定最高刑为15年有期徒刑，而合同诈骗罪、诈骗罪法定最高刑为无期徒刑。保险诈骗数额特别巨大，按保险诈骗罪定罪做不到罪刑相适应的，可以重法条合同诈骗罪定罪处罚（不同观点认为，该情形与诈骗罪属于想象竞合犯）
	封闭的特权条款	本法另有规定的，依照规定	六个普通法条罪名规定“本法另有规定的，依照规定”：即凡是符合其他法条规定的犯罪构成的，应以其他犯罪定罪处罚
			诈骗罪 合同诈骗罪、金融领域的其他诈骗罪与诈骗罪属于特殊法条与普通法条关系，但只要符合特殊法条规定犯罪的，不得以诈骗罪定罪处罚。如果不符合其他特殊诈骗犯罪构成要件，但符合诈骗罪构成要件的，应以诈骗罪定罪处罚
			故意伤害罪 包含故意伤害行为的其他犯罪与故意伤害罪属于特殊法条与普通法条关系（要求行为结构包含故意伤害行为，而且法定刑与故意伤害轻伤、或者重伤、死亡相一致，才能评价为法条竞合；否则属于想象竞合），只要符合其他犯罪的，按照其他犯罪定罪处罚
			过失致人重伤（死亡）罪 包含过失致人重伤、过失致人死亡的其他犯罪（其他特殊过失犯罪、其他犯罪的结果加重犯或者法律拟制为其他犯罪的情形）与过失致人重伤罪、过失致人死亡罪属于特殊法条与普通法条关系，只要符合其他犯罪的，按照其他犯罪定罪处罚
			滥用职权罪、玩忽职守罪 特定国家机关工作人员滥用职权、玩忽职守成立的其他犯罪与滥用职权罪、玩忽职守罪属于特殊法条与普通法条关系，只要符合其他犯罪的，按照其他犯罪定罪处罚

典型真题



14. 关于法条关系，下列哪一选项是正确的（不考虑数额）？（2016/02/11）

A. 即使认为盗窃与诈骗是对立关系，一行为针对同一具体对象（同一具体结果）也完全可能同时触犯盗窃罪与诈骗罪

B. 即使认为故意杀人与故意伤害是对立关系，故意杀人罪与故意伤害罪也存在法条竞合关系

C. 如认为法条竞合仅限于侵害一犯罪客体的情形，冒充警察骗取数额巨大的财物时，就会形成招摇撞骗罪与诈骗罪的法条竞合

D. 即便认为贪污罪和挪用公款罪是对立关系，若行为人使用公款赌博，在不能查明其是否具有归还公款的意思时，也能认定构成挪用公款罪

答案：（ ）

新华考资
www.xhkzedu.com

图表 43-6.4.2：想象竞合犯

想象竞合犯	概念	在社会的一般观念上被认为是一个行为，因其具有多重属性或者造成多重结果，在构成要件的评价上符合数罪的情形			
	与法条竞合的区别	触犯一个法条（如特别法条）便必然触犯另一法条（如普通法条）时，属于法条竞合（当然，触犯普通法条时并不必然触犯特别法条）		例：合同诈骗罪与诈骗罪属于特殊法条与普通法条的关系，因为符合合同诈骗罪犯罪构成的情形一定符合诈骗罪的犯罪构成。对于一个合同诈骗的犯罪行为，按照合同诈骗罪或者诈骗罪都可以将案件事实全面评价完毕，法条竞合只是解决适用哪个法条对其定罪处罚而已（该案以合同诈骗罪论处）	
		触犯一个法条并不必然触犯另一法条，而是由于客观事实触犯了另一法条时，属于想象竞合犯，即按照任何一个法条的规定都不足以全面评价案件事实，只有评价为符合两个以上法条规定的犯罪构成，才能全面评价案件的，才属于想象竞合		例：销售商品时以伪劣产品冒充优质产品骗取他人财物 10 万元的，成立销售伪劣产品罪与诈骗罪的想象竞合犯，因为这两罪中任何一罪都不足以全面评价该案事实，而只有评价为两罪后才可能将全案事实评价完毕（即仅评价诈骗，就没有评价销售伪劣产品；仅评价销售伪劣产品，就没有评价诈骗）	
		处理原则	想象竞合	应按行为所触犯的罪名中的一个重罪论处，而不以数罪论处	
			法条竞合	可能适用特殊法条优于普通法条、重法条优于轻法条的处理原则	
	理论目的	想象竞合	为了防止对行为的双重处罚		
		法条竞合	为了防止对行为的重复评价		

续表

想象竞合犯	例外规定	第 204 条第 2 款：“纳税人缴纳税款后，采取前款规定的欺骗方法（骗取出口退税款），骗取所缴纳的税款的，依照本法第二百零一条的规定（逃税罪）定罪处罚；骗取税款超过所缴纳的税款部分，依照前款的规定（骗取出口退税款罪）处罚（数罪并罚）。”	
	典型表现	同一行为导致两个犯罪意义上的结果，该行为与两个结果分别组合成不同的违法事实（因为任何一个犯罪构成都不能全部评价案件结果），进而成立不同犯罪的，属于典型的想象竞合犯	例 1：开一枪打死一人、打伤一人的；向窗外扔西瓜，砸死一人、重伤一人的；例 2：盗窃文物的局部而毁坏文物的；盗窃交通工具零部件，造成交通工具毁坏而危害公共安全的；窃取属于国家秘密的国有档案；在他人心脏病发作时，故意盗走他人救心丸（价值 3000 元），致人死亡的；为杀人盗窃枪支，还未杀人即案发的；例 3：以剥夺人身自由的方法强迫他人劳动，情节严重的；例 4：冒充国家机关工作人员招摇撞骗，或者制作、出售假冒他人署名的美术作品而侵犯著作权，同时诈骗数额较大以上财物的；例 5：使用暴力妨害公务，致人重伤的；为强奸而故意实施足以致死的暴力行为的；例 6：以爆炸方式杀人，同时危及公共安全的

典型真题



新华考资
www.xhkzedu.com

15. 陈某欲制造火车出轨事故，破坏轨道时将螺栓砸飞，击中在附近玩耍的幼童，致其死亡。陈某的行为被及时发现，未造成火车倾覆、毁坏事故。关于陈某的行为性质，下列哪一选项是正确的？（2016/02/13）

- A. 构成破坏交通设施罪的结果加重犯
- B. 构成破坏交通设施罪的基本犯与故意杀人罪的想象竞合犯
- C. 构成破坏交通设施罪的基本犯与过失致人死亡罪的想象竞合犯
- D. 构成破坏交通设施罪的结果加重犯与过失致人死亡罪的想象竞合犯

答案：（ ）

16. 关于罪数，下列哪些选项是正确的（不考虑数额或情节）？（2016/02/54）

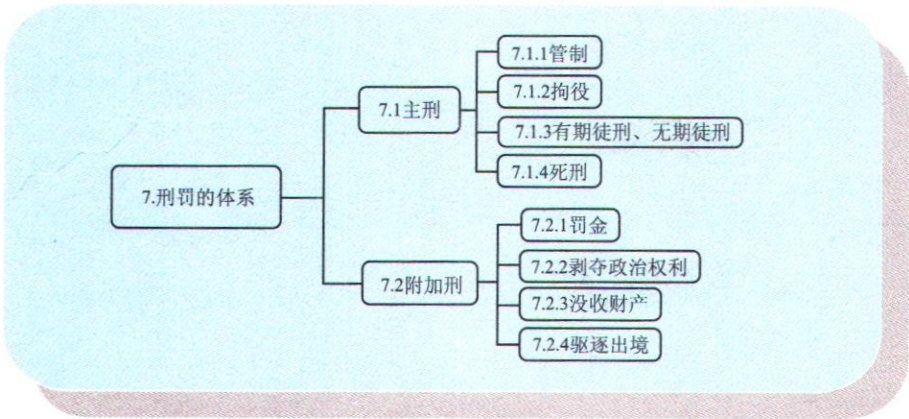
- A. 甲使用变造的货币购买商品，触犯使用假币罪与诈骗罪，构成想象竞合犯
- B. 乙走私毒品，又走私假币构成犯罪的，以走私毒品罪和走私假币罪实行数罪并罚

C. 丙先后三次侵入军人家中盗窃军人制服，后身穿军人制服招摇撞骗。对丙应按牵连犯从一重罪处罚

D. 丁明知黄某在网上开设赌场，仍为其提供互联网接入服务。丁触犯开设赌场罪与帮助信息网络犯罪活动罪，构成想象竞合犯

答案：()

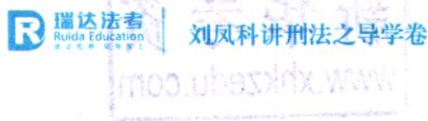
第七章
刑罚的体系



图表 44-7.1：主刑

主刑	管制	刑期	刑期规定	三个月以上二年以下，数罪并罚时不超过三年
			刑期起算	管制的刑期，从判决执行之日起计算
			刑期折抵	判决执行以前先行羁押的，羁押 1 日折抵刑期 2 日
	禁止令	适用对象	适用对象	判处管制或者宣告缓刑，“可以”适用禁止令
			具体内容	根据案件的特殊情况，以特殊预防的需要为根据；不能限制犯罪人的正常生活
			期限规定	既可以与管制执行、缓刑考验的期限相同，也可以短于管制执行、缓刑考验的期限，但判处管制的，禁止令的期限不得少于 3 个月，宣告缓刑的，禁止令的期限不得少于 2 个月
		期限规定	期限规定	判处管制的犯罪分子在判决执行以前先行羁押以致管制执行的期限少于 3 个月的，禁止令的期限不受前述规定的最短期限的限制
			期限规定	禁止令的执行期限，从管制（缓刑）执行之日起计算
			期限规定	

主刑	管制	遵守义务内容	遵守法律、行政法规，服从监督		与被宣告缓刑（刑法第 75 条）、假释（刑法第 84 条）的犯罪分子相比，被判处管制的犯罪分子应当遵守的规定多了第（二）项的内容	
			未经执行机关批准，不得行使言论、出版、集会、结社、游行、示威自由的权利			
			按照执行机关规定报告自己的活动情况			
			遵守执行机关关于会客的规定			
			离开所居住的市、县或者迁居，应当报经执行机关批准			
		报酬	被判处管制的犯罪分子，在劳动中应当同工同酬			
	拘役	刑期	期限规定	1 个月以上 6 个月以下，数罪并罚时不超过 1 年		
			刑期起算	从判决执行之日起计算		
			刑期折抵	判决执行以前先行羁押的，羁押一日折抵刑期一日		
		执行机关	公安机关			
		报酬	参加劳动的，可以酌量发给报酬			
	有期徒刑	刑期	期限规定	6 个月以上 15 年以下		
				数罪并罚时总和刑期不满 35 年的，最高不得超过 20 年；总和刑期 35 年以上的，最高不超过 25 年		
				死缓减为有期徒刑时，有期徒刑的期限为 25 年		
			刑期起算	从判决执行之日起计算		
			刑期折抵	判决执行以前先行羁押的，羁押一日折抵刑期一日		
		执行内容	对犯罪人实行劳动改造			
	无期徒刑	执行内容	无期徒刑不可能孤立适用，即对于被判处无期徒刑的犯罪分子，应当附加剥夺政治权利终身			
			对犯罪人实行劳动改造			
	死刑	适用对象	罪行极其严重的犯罪分子			
		执行方式	死刑立即执行			
			死刑缓期两年执行（死缓）			
		核准程序	最高人民法院判决的死刑案件不需要核准，判决即生效；除此之外的死刑立即执行案件，必须报请最高人民法院核准			
			死缓可以由高级人民法院判决或者核准			



续表

主刑	死刑	限制对象	犯罪时不满 18 周岁的人，不适用死刑		
			审判时怀孕的妇女，不适用死刑		
			审判时已满 75 周岁的人，不适用死刑，但以特别残忍手段致人死亡的除外		
		死缓制度	死缓减刑	在 2 年执行期间内没有故意犯罪，减为无期徒刑	
				在 2 年执行期间不但没有故意犯罪反而有重大立功的，减为 25 年有期徒刑	
				在 2 年执行期间故意犯罪，情节严重的，报请最高人民法院核准，执行死刑；对于故意犯罪未执行死刑的，应当数罪并罚，重新决定死缓考验期（新的判决确定之日开始起算），并报最高人民法院备案	
			限制减刑	适用对象	对被判处死刑缓期执行的累犯
					因故意杀人、强奸、抢劫、绑架、放火、爆炸、投放危险物质或者有组织的暴力性犯罪被判处死刑缓期执行的犯罪分子
				适用主体	人民法院
				适用依据	根据犯罪情节等
				适用时机	判决死缓的同时
				法律效果	限制减刑
			刑期计算	死缓执行期间，从判决确定之日起计算	
				死缓减为有期徒刑的刑期，从死刑缓期执行期满之日起计算	

图表 45 - 7.2：罚金、剥夺政治权利、没收财产

罚金	概念	剥夺一定数额的金钱
	适用原则	罚金数额不受犯罪人当前拥有财产的限制
		由于遭遇不能抗拒的灾祸等原因缴纳确实有困难的，经人民法院裁定，可以延期缴纳、酌情减少或者免除
	注意	减免罚金不属于减刑制度的内容
		罚金的执行方式多样

续表

剥夺政治权利	适用范围	应当适用的情形	危害国家安全的犯罪分子
			被判处无期徒刑或者死刑的犯罪分子
		可以适用的情形	对其他严重的犯罪分子可以附加剥夺政治权利。
	期限与执行	独立适用	1 年以上 5 年以下
		附加管制适用	与管制刑期相同，同时执行
		附加拘役、有期徒刑适用的	1 年以上 5 年以下，从主刑执行完毕之日或者假释之日开始起算，其效力适用于主刑执行期间
		附加死刑、无期徒刑适用的	剥夺政治权利终身，主刑减为有期徒刑的，剥夺政治权利应减为 3 年以上 10 年以下
没收财产	概念	没收犯罪分子个人合法拥有的、没有用于犯罪的一部分或者全部财产	
	适用原则	没收全部财产的，应当为犯罪分子及其扶养的家属保留必需的生活费用	
		同一犯罪行为，不可能同时适用罚金、没收财产	
		同一犯罪人，在数罪并罚时，可能同时适用罚金与没收财产，分别执行（先执行罚金，再执行没收财产）	
		没收财产判决生效前犯罪分子所负的正当债务，需要以没收的财产的偿还的，经债权人请求，应当偿还	
		刑事附带民事赔偿部分优先于罚金、没收财产受偿	
		非法财产、违禁品、犯罪分子个人财产用于犯罪的工具等应当没收（不同于没收财产），属于被害人合法财产的，应当及时返还	

图表 46：非刑罚处罚措施与刑事附带民事赔偿

非刑罚处罚措施与刑事附带民事赔偿	非刑罚处罚措施	概念	对于犯罪情节轻微不需要判处刑罚的，可以免于刑事处罚
		适用原则	免于刑事处罚的，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
			这里的赔偿损失不同于民事赔偿责任，不需要被害人主动提出，人民法院根据案情直接判处
	刑事附带民事赔偿	概念	犯罪行为使被害人遭受经济损失的，应根据情况判处赔偿经济损失

续表

非刑罚处罚措施与刑事附带民事赔偿	适用原则	对犯罪分子给予刑事处罚，可以同时判处赔偿经济损失	
		民事赔偿 优先原则	承担民事赔偿责任，同时被处罚金或者被判处没收财产的，应先承担民事赔偿责任
			类似规定：逃税或者骗取出口退税，同时被处罚金或者被判处没收财产的，应先由税务机关追缴税款
	概念	用职业便利实施犯罪，或者实施违背职业要求的特定义务的犯罪被判处刑罚的，人民法院可以禁止其从事相关职业	
	适用原则	职业禁止不同于禁止令，后者仅适用于被判处管制和宣告适用缓刑的犯罪分子，禁止的内容更广泛	
		职业禁止，是禁止犯罪分子自刑罚执行完毕之日或者假释之日起从事相关职业，期限为三年至五年；其他法律有相应规定的，从其规定	
		被禁止从事相关职业的人违反人民法院决定，情节严重的，可能成立拒不执行判决、裁定罪	

典型真题

新华考资
www.xhkzedu.com

17. 关于职业禁止，下列哪一选项是正确的？（2016/02/09）

- A. 利用职务上的便利实施犯罪的，不一定都属于“利用职业便利”实施犯罪
- B. 行为人违反职业禁止的决定，情节严重的，应以拒不执行判决、裁定罪定罪处罚
- C. 判处有期徒刑并附加剥夺政治权利，同时决定职业禁止的，在有期徒刑与剥夺政治权利均执行完毕后，才能执行职业禁止
- D. 职业禁止的期限均为3年至5年

答案：（ ）

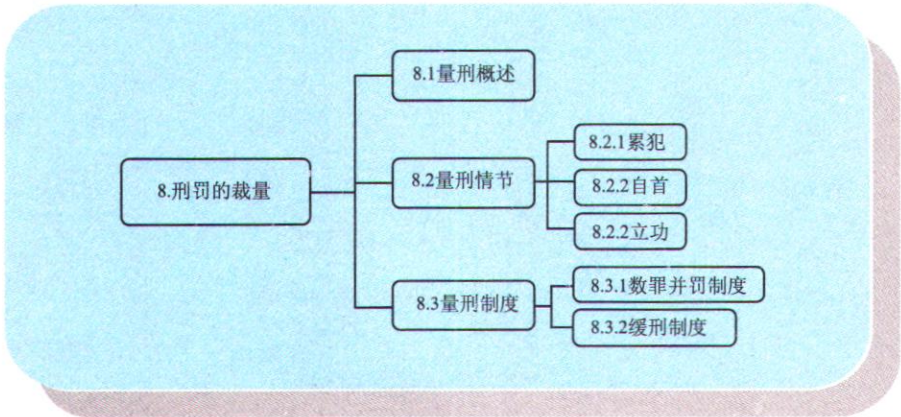
18. 判决宣告以前一人犯数罪，数罪中有判处（1）和（2）的，执行（3）；数罪中所判处的（4），仍须执行。将下列哪些选项内容填入以上相应括号内是正确的？（2016/02/55）

- A. (1) 死刑 (2) 有期徒刑 (3) 死刑 (4) 罚金
- B. (1) 无期徒刑 (2) 拘役 (3) 无期徒刑 (4) 没收财产
- C. (1) 有期徒刑 (2) 拘役 (3) 有期徒刑 (4) 附加刑
- D. (1) 拘役 (2) 管制 (3) 拘役 (4) 剥夺政治权利

答案: ()

第八章

刑罚的裁量



图表 46 - 8. 1：量刑概述

量刑概述	类型	从重、 从轻处罚	在法定刑以内（包含本数）判处刑罚
			从重、从轻处罚与法定刑的“中线”无关：不能认为高于中线就是从重、低于中线就是从轻
		减轻处罚	在法定刑以下（不包括本数， 补正解释 ）判处刑罚
			有数个量刑幅度的，在法定量刑幅度的下一个量刑幅度内判处刑罚 没有法定减轻处罚情节，但有特殊情况，经最高人民法院核准，也可以减轻处罚

图表 47 - 8. 2. 1：累犯

累犯	法律效果	应当从重处罚
		不得缓刑
		不得假释

续表

累犯	分类	一般累犯	成立条件	前后罪都是故意犯罪
				前罪判处有期徒刑以上刑罚，后罪也应当判处有期徒刑以上刑罚
				实施前后罪时都已满 18 周岁
				后罪必须在前罪有期徒刑以上刑罚执行完毕或者赦免以后五年内实施
		特别累犯	成立条件	前后罪都是危害国家安全罪、恐怖活动犯罪或者黑社会性质的组织犯罪
				前罪刑罚必须执行完毕或者赦免以后，如果判处主刑的，必须主刑执行完
				前罪仅判处附加刑的，要求附加刑执行完毕
				前罪没有判处刑罚的，不成立累犯
	“执行完毕”的理解	缓刑考验期间犯罪、缓刑考验期满之后犯罪、假释考验期间犯罪都不属于“刑罚执行完毕”犯罪		
		假释考验期满之后犯罪，属于“刑罚执行完毕”后再犯罪		

图表 48-8.2.2：自首

自首	一般自首	自动投案		在被采取强制措施前主动将自己置于司法机关控制下，表示愿意接受法律审判
			认定原则	投案对象包括司法机关、单位领导等
				自动投案后又逃跑的，不属于自动投案；如果之后又自动投案，如实供述自己罪行的，仍然可以认定自首
				犯罪后因形迹可疑被盘问而交代犯罪行为的，属于自动投案；但被纪委调查、在其身边发现赃物或者犯罪工具等，而交代犯罪行为的，不属于自动投案
		如实供述自己的罪行	认定原则	如实供述自己的罪行才可能成立自首，而非供述他人犯罪行为（可能成立立功）

续表

自首	一般自首	如实供述自己的罪行	认定原则	只要交代主要犯罪事实（影响定罪量刑）即可，自我辩解不影响如实供述自己的罪行的判断，而且不要求退赃、提供犯罪工具
				共同犯罪的情形还需要供述共犯罪行
				翻供的，不成立自首，但在一审判决前又能如实供述的，成立自首
	特殊自首	认定原则	概念	特殊自首也叫准自首，是指新供述的犯罪成立自首
				犯罪人没有自动投案，而是已被采取强制措施或者已在服刑
				如实供述司法机关还未掌握的本人其他罪行，其中“其他罪行”要求犯罪性质不同
				如果被采取强制措施的行为不成立犯罪，供述司法机关还未掌握的其他同种罪行的，成立自首
自首与坦白的关系			坦白属于法定量刑情节	
			坦白与自首并非对立关系	
			任何如实供述自己罪行的，都可谓坦白，但只要符合自首条件的，应认定为自首	

新华考资
www.xhkHzedu.com

图表 49-8.2.3：立功

立功	必须由犯罪分子实施立功行为，才可能成立立功		
	揭发他人犯罪行为，查证属实	他人	包括任何他人
			如果是同案犯，则必须揭发同案犯的其他犯罪行为
		犯罪行为	指符合违法构成要件的违法行为
			包括犯罪人已经死亡的情形，但不包括他人的排除犯罪的行为、不适用中国刑法的行为、告诉才处理的行为
		查证属实	有证据证明事实存在
	提供重要线索，得以侦破其他案件	线索来源不能是非法途径获取，不能是之前职务、业务工作中获取	
		线索重要，即司法机关不知晓或者不可能知晓的线索	
		得以侦破其他案件，是指使得其他犯罪分子（包括同案犯）得到刑事追究	
	注意	“自首后又有重大立功表现的，应当减轻或者免除处罚”已被《刑法修正案（八）》（2011年5月1日生效）删除	

图表 50 - 8.3.1：数罪并罚		
数罪并罚	第 69 条：一般规定	判处附加刑的，附加刑总是要执行；种类相同的，合并执行（相加原则）；种类不同的，分别执行
		处死刑或者无期徒刑的，执行死刑或者无期徒刑（吸收原则）
		判处管制、拘役、有期徒刑的，在总和刑期以下、数刑中最高刑期以上判处刑罚；但管制的上限为三年，拘役的上限为一年，有期徒刑的上限为 20 年（前提是总和刑期不满 35 年）或者 25 年（前提是总和刑期为 35 年以上）
		判处有期徒刑与拘役的，只执行有期徒刑；判处有期徒刑与管制的，或者判处拘役与管制的，先执行有期徒刑或者拘役，再执行管制（认定累犯时，以有期徒刑执行完毕开始计算五年时间）
	第 70 条：漏罪并罚先并后减	判决后、刑罚执行完毕之前发现漏罪的，将前后判决按照第 69 条并罚，已执行的刑期计算在并罚判决的刑期内
	第 71 条：新罪并罚先减后并	判决后、刑罚执行完毕之前犯新罪的，将后罪的判决与前罪没有执行完毕的刑罚按照第 69 条的规定并罚
		相比较“先并后减”原则，“先减后并”原则更不利于犯罪人，实际执行刑期可能突破上限
		判决后、刑罚执行完毕之前既发现漏罪还犯有新罪的，先按照“先并后减”原则并罚，再按照“先减后并”原则并罚（注意：“先并后减”与“先减后并”中的“减”重叠，只能减一次）

图表 51 - 8.3.2：缓刑制度		
缓刑制度	概念	即附条件不执行原判刑罚的制度（这里的“原判刑罚”仅指拘役、三年以下有期徒刑，不包括附加刑，附加刑必须执行）
	缓刑考验期间或者期满后再次犯罪的，不成立累犯	
	适用条件	累犯与犯罪集团的首要分子，不得缓刑
		可以缓刑的条件
		宣告刑为拘役、三年以下有期徒刑
	应当缓刑的条件	犯罪较轻，有悔罪表现，没有再犯危险，宣告缓刑对社区没有重大不良影响
		满足可以缓刑的条件
		判决时属于不满 18 周岁的人、怀孕的妇女或者已满 75 周岁的人

续表

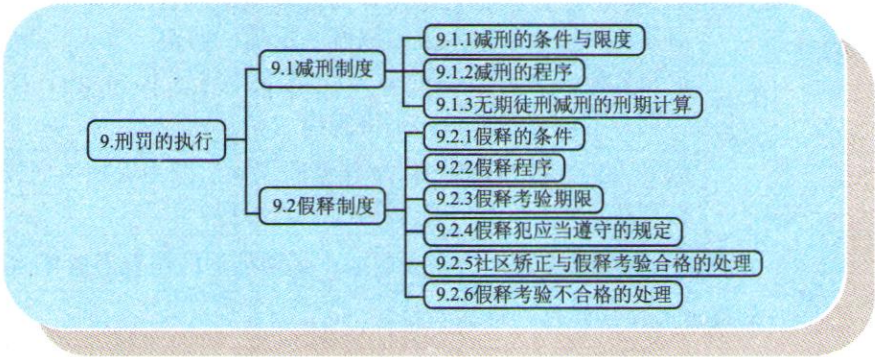
缓刑制度	禁止令与社区矫正	宣告缓刑的，可以在缓刑考验期间同时适用禁止令，还必须适用社区矫正	
	考验期	拘役的缓刑考验期限为原判刑期以上一年以下，但是不能少于二个月。	
		有期徒刑的缓刑考验期限为原判刑期以上五年以下，但是不能少于一年	
		从判决确定之日起计算	
	撤销缓刑	缓刑考验期间犯新罪	无论什么时候发现该罪，都应当撤销缓刑决定，只要新罪没过追诉时效，按照第 69 条数罪并罚。并罚后不得再宣告缓刑
		缓刑考验期间发现漏罪	撤销缓刑，漏罪没过追诉时效的，按照第 69 条并罚，并罚后可以再次宣告缓刑 缓刑考验期结束后发现漏罪的，不得撤销缓刑决定，仅处罚漏罪

第九章

刑罚

新华考资

www.xhkzedu.com



图表 52-9.1：减刑制度

减 刑 制 度	适用范围	被判处管制、拘役、有期徒刑与无期徒刑的犯罪分子	
	条件	可以	认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改表现，或者有立功表现
		应当	有重大立功表现
	减刑后 实际最 低执行 刑期	有期徒刑为原判刑罚的一半	
		无期徒刑为 13 年	
		被判处死缓的累犯或者暴力犯罪分子在死缓考验期结束后，如果减为无期徒刑的，减刑后实际执行刑期最少 25 年，如果死缓考验期结束后减为 25 年，减刑后实际执行刑期最少 20 年	
	程序	由执行机关向中级以上人民法院提出减刑建议书，由人民法院组成合议庭裁定是否减刑	
无期徒刑减为有期徒刑的，从裁定减刑之日计算有期徒刑的刑期			

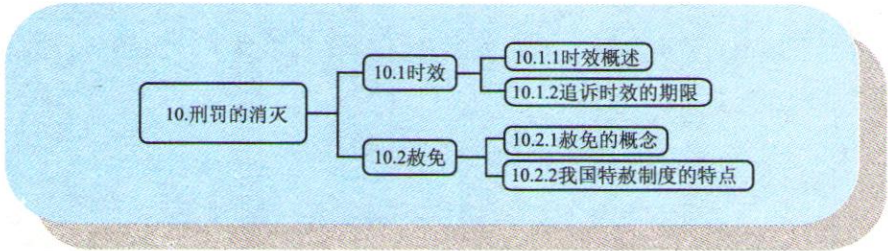
图表 53 - 9.2：假释制度

假 释 制 度	适用对象	被判处有期徒刑（执行 1/2 以上刑期）的犯罪分子	
		被判处无期徒刑（执行 13 年以上）的犯罪分子	
	最低执行刑期的例外	有特殊情况，报最高人民法院核准，可以不受最低执行刑期的限制	
	死缓的假释	判处死缓的，依法减为无期徒刑和 25 年有期徒刑后，符合假释条件的，可以假释	
	成立条件	实质条件	在刑罚执行期间，认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改表现，没有再犯罪的危险的犯罪分子
			监狱法规定，如有重大立功表现的，应当假释
		限制条件	对累犯以及因故意杀人、强奸、抢劫、绑架、放火、爆炸、投放危险物质或者有组织的暴力性犯罪被判处 10 年以上有期徒刑、无期徒刑的犯罪分子，不得假释
			因暴力犯罪被判处死缓，2 年考验期满后减为无期徒刑或者 25 年有期徒刑的，仍然不能假释（当然解释）
	适用原则	有期徒刑的假释考验期为剩余刑期，无期徒刑的假释考验期为 10 年	
		假释考验期从假释之日开始起算	
		假释考验期间依法适用社区矫正	
		假释考验期满，没有发现漏罪，没有犯新罪，没有违反假释规定的，原判刑罚视为执行完毕，故假释考验期满后再犯罪的，可能成立累犯	
	程序	假释由执行机关向中级以上人民法院提出假释建议书，由人民法院组成合议庭裁定是否假释	
	撤销	假释考验期间犯新罪	无论什么时候发现该罪，都应当撤销假释决定，只要新罪没过追诉时效，按照第 71 条数罪并罚（先减后并）
		假释考验期间发现漏罪	撤销假释，漏罪没过追诉时效的，按照第 70 条并罚（先并后减）
			假释考验期满后才发现漏罪的，不得撤销假释决定，仅处罚漏罪

新华考资
www.xhkzedu.com

第十章 |

刑罚的消灭



图表 54 - 10.1.2 追诉时效

追 诉 时 效	期限规定	“不满 5 年”、“不满 10 年” 是指不包含 5 年或者 10 年
		如果法定最高刑为 5 年或者 10 年的，其追诉时效的期限分别为 10 年或者 15 年
		如果法定最高刑期为 15 年有期徒刑的，则追诉时效为 15 年
		只有法定最高刑为无期徒刑、死刑的，其追诉时效才是 20 年；如果 20 年以后认为必须追诉的，须报请最高人民检察院核准
	不受限制的 案件	侦查机关立案侦查后，或者人民法院受理案件后，犯罪人逃避侦查或者审判的案件
		被害人在追诉期限内提出控告，公、检、法该立案不立案的案件
	期限计算	从犯罪之日开始计算
		犯罪行为有连续或者继续状态的，从犯罪行为终了之日开始计算
		在追诉期限内又犯新罪的，前罪的追诉期限从新罪成立之日重新起算

典型真题



19. 关于追诉时效，下列哪一选项是正确的？（2016/02/10）

A. 《刑法》规定，法定最高刑为不满5年有期徒刑的，经过5年不再追诉。危险驾驶罪的法定刑为拘役，不能适用该规定计算危险驾驶罪的追诉时效

B. 在共同犯罪中，对主犯与从犯适用不同的法定刑时，应分别计算各自的追诉时效，不得按照主犯适用的法定刑计算从犯的追诉期限

C. 追诉时效实际上属于刑事诉讼的内容，刑事诉讼采取从新原则，故对刑法所规定的追诉时效，不适用从旧兼从轻原则

D. 刘某故意杀人后逃往国外18年，在国外因伪造私人印章（在我国不构成犯罪）被通缉时潜回国内。4年后，其杀人案件被公安机关发现。因追诉时效中断，应追诉刘某故意杀人的罪行

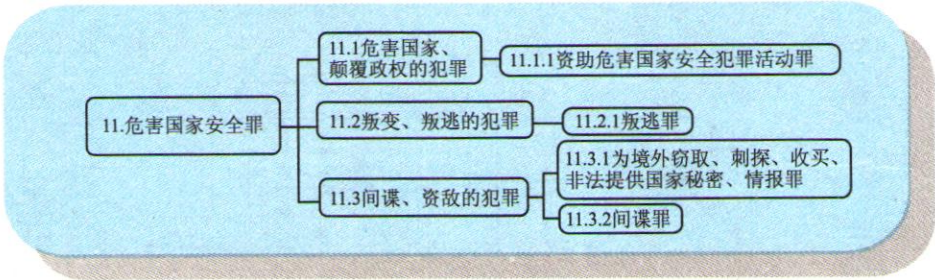
答案：（ ）

图表 55-10.2：特赦

特赦	程序	全国人民代表大会常务委员会决定，由国家主席予以发布
		建国后，我国共实行过八次特赦，前七次特赦分别于1959年、1960年、1961年、1963年、1964年、1966年对确认改恶从善的蒋介石集团、伪满洲国和伪蒙疆联合自治政府的战犯进行赦免，以及1975年赦免全部在押战犯
	第八次特赦	第十二届全国人大常委会第十六次会议，由国家主席习近平2015年8月29日签署主席特赦令，对依据2015年1月1日前人民法院作出的生效判决正在服刑、释放后不具有现实社会危险性的四类罪犯实行特赦

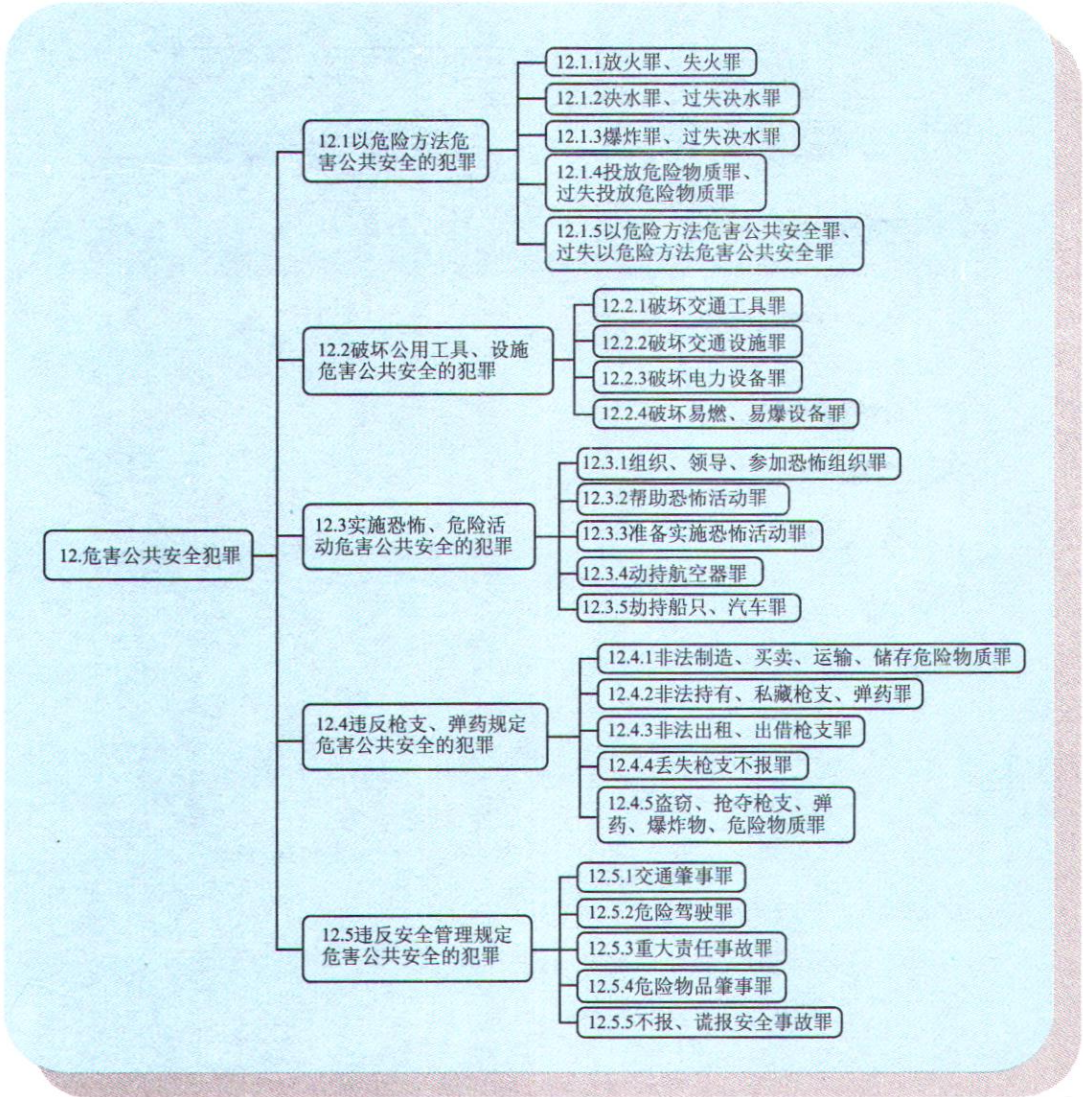
第十一章

危害国家安全罪



第十二章

危害公共安全罪



典型真题



20. 甲对拆迁不满，在高速公路中间车道用树枝点燃一个焰高约 20 厘米的火堆，将其分成两堆后离开。火堆很快就被通行车辆轧灭。关于本案，下列哪一选项是正确的？(2016/02/12)

- A. 甲的行为成立放火罪
- B. 甲的行为成立以危险方法危害公共安全罪
- C. 如认为甲的行为不成立放火罪，那么其行为也不可能成立以危险方法危害公共安全罪
- D. 行为危害公共安全，但不构成放火、决水、爆炸等犯罪的，应以以危险方法危害公共安全罪论处

答案：()

新华考资
www.xhkzedu.com

21. 乙成立恐怖组织并开展培训活动，甲为其提供资助。受培训的丙、丁为实施恐怖活动准备凶器。因案件被及时侦破，乙、丙、丁未能实施恐怖活动。关于本案，下列哪些选项是正确的？(2016/02/56)

- A. 甲构成帮助恐怖活动罪，不再适用《刑法》总则关于从犯的规定
- B. 乙构成组织、领导恐怖组织罪
- C. 丙、丁构成准备实施恐怖活动罪
- D. 对丙、丁定罪量刑时，不再适用《刑法》总则关于预备犯的规定

答案：()

不定项选择题：

(一)

甲将私家车借给无驾照的乙使用。乙夜间驾车与其叔丙出行，途中遇刘某过马路，不慎将其撞成重伤，车辆亦受损。丙下车查看情况，对乙谎称自己留下打电话叫救护车，让乙赶紧将车开走。乙离去后，丙将刘某藏匿在草丛中离开。刘某因错过抢救时机身亡。(事实一)

为逃避刑事责任，乙找到有驾照的丁，让丁去公安机关“自首”，谎称案发当晚是丁驾车。丁照办。公安机关找甲取证时，甲想到若说是乙造成事故，自己作为被保险人就无法从保险公司获得车损赔偿，便谎称当晚将车借给了丁。(事实二)

后甲找到在私营保险公司当定损员的朋友陈某，告知其真相，请求其帮忙向保险公司申请赔偿。陈某遂向保险公司报告说是丁驾车造成事故，并隐瞒其他不利于甲的

事实。甲顺利获得7万元保险赔偿。(事实三)

请回答第22—24题。(2016/02/22-24)

22. 关于事实一的分析, 下列选项正确的是:

- A. 乙交通肇事后逃逸致刘某死亡, 构成交通肇事逃逸致人死亡
- B. 乙交通肇事且致使刘某死亡, 构成交通肇事罪与过失致人死亡罪, 数罪并罚
- C. 丙与乙都应对刘某的死亡负责, 构成交通肇事罪的共同正犯
- D. 丙将刘某藏匿致使其错过抢救时机身亡, 构成故意杀人罪

答案: ()

23. 关于事实二的分析, 下列选项错误的是:

- A. 伪证罪与包庇罪是相互排斥的关系, 甲不可能既构成伪证罪又构成包庇罪
- B. 甲的主观目的在于骗取保险金, 没有妨害司法的故意, 不构成妨害司法罪
- C. 乙唆使丁代替自己承担交通肇事的责任, 就此构成教唆犯
- D. 丁的“自首”行为干扰了司法机关的正常活动, 触犯包庇罪

答案: ()

新华考资
www.xhkzedu.com

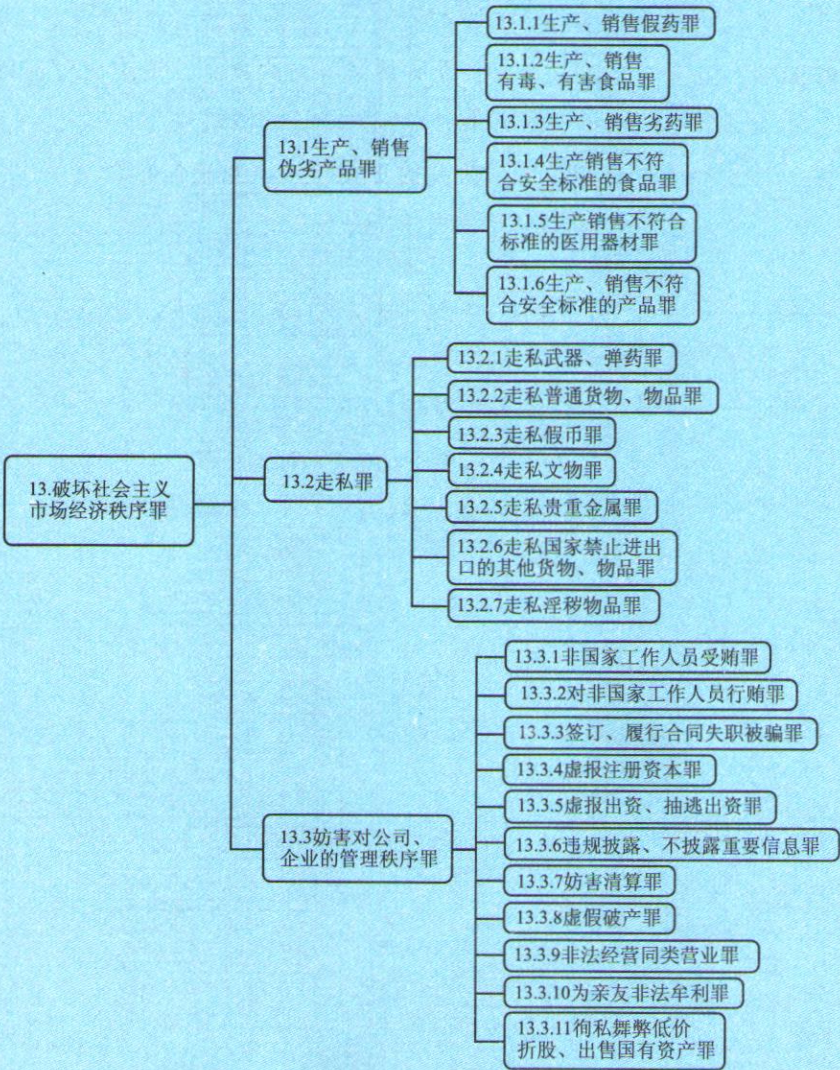
24. 关于事实三的分析, 下列选项正确的是:

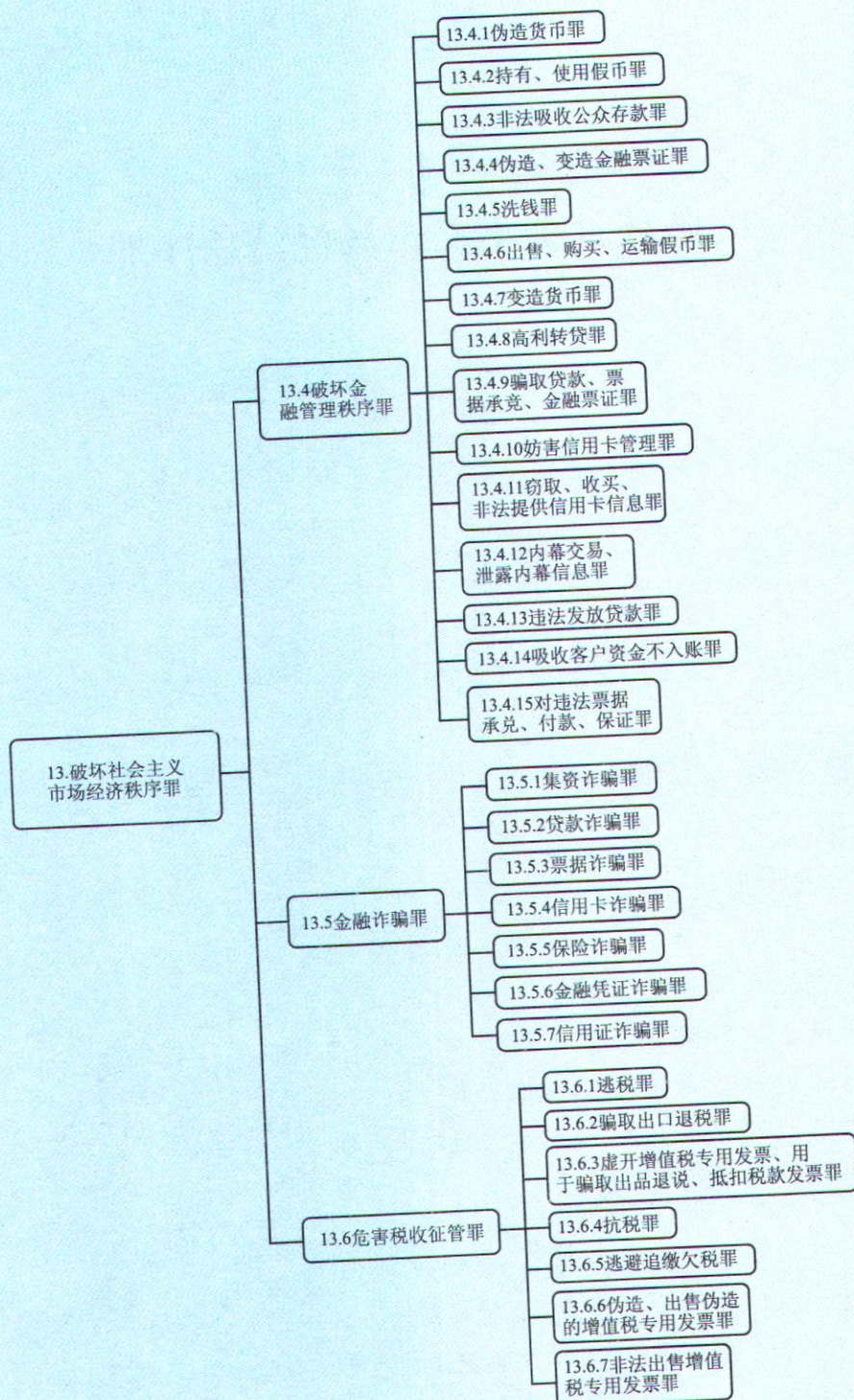
- A. 甲对发生的保险事故编造虚假原因, 骗取保险金, 触犯保险诈骗罪
- B. 甲既触犯保险诈骗罪, 又触犯诈骗罪, 由于两罪性质不同, 应数罪并罚
- C. 陈某未将保险金据为己有, 因欠缺非法占有目的不构成职务侵占罪
- D. 陈某与甲密切配合, 骗取保险金, 两人构成保险诈骗罪的共犯

答案: ()

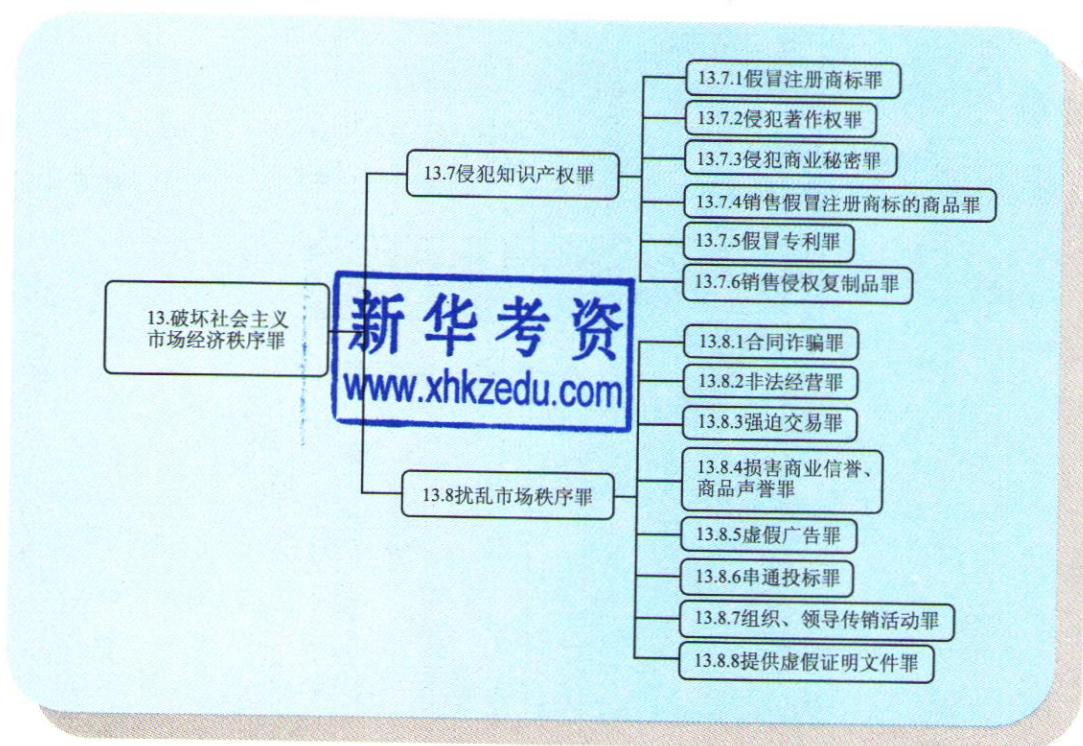
第十三章

破坏社会主义市场经济秩序罪





第十三章 | 破坏社会主义市场经济秩序罪



典型真题



25. 甲急需 20 万元从事养殖，向农村信用社贷款时被信用社主任乙告知，一个身份证只能贷款 5 万元，再借几个身份证可多贷。甲用自己的名义贷款 5 万元，另借用 4 个身份证贷款 20 万元，但由于经营不善，不能归还本息。关于本案，下列哪一选项是正确的？（2016/02/14）

- A. 甲构成贷款诈骗罪，乙不构成犯罪
- B. 甲构成骗取贷款罪，乙不构成犯罪
- C. 甲构成骗取贷款罪，乙构成违法发放贷款罪
- D. 甲不构成骗取贷款罪，乙构成违法发放贷款罪

答案：（ ）

26. 关于生产、销售伪劣商品罪，下列哪些选项是正确的？（2016/02/57）

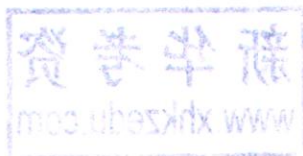
A. 甲既生产、销售劣药，对人体健康造成严重危害，同时又生产、销售假药的，应实行数罪并罚

B. 乙为提高猪肉的瘦肉率，在饲料中添加“瘦肉精”。由于生猪本身不是食品，故乙不构成生产有毒、有害食品罪

C. 丙销售不符合安全标准的饼干，足以造成严重食物中毒事故，但销售金额仅有500元。对丙应以销售不符合安全标准的食品罪论处

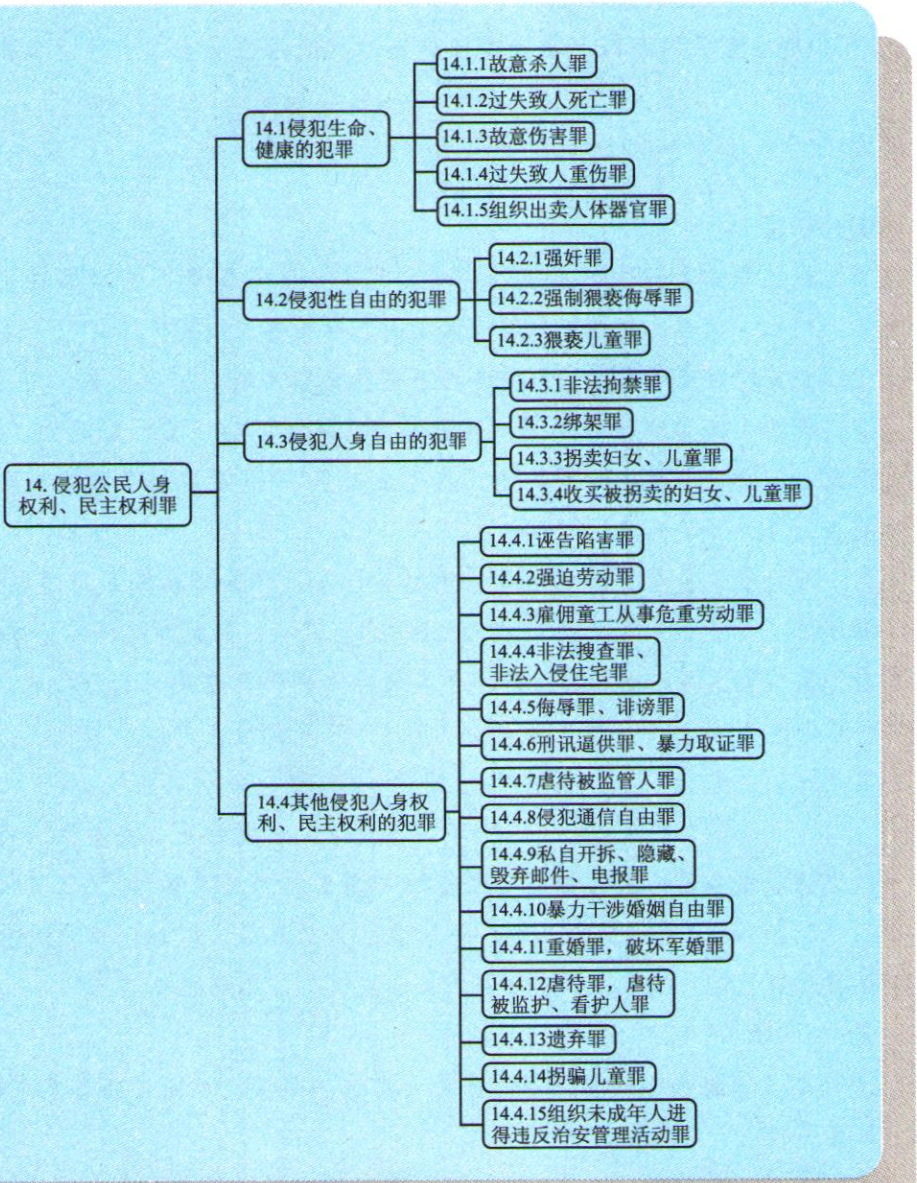
D. 丁明知香肠不符合安全标准，足以造成严重食源性疾患，但误以为没有毒害而销售，事实上香肠中掺有有毒的非食品原料。对丁应以销售不符合安全标准的食品罪论处

答案：()



第十四章

侵犯公民人身权利、民主权利罪



典型真题



27. 关于侵犯公民人身权利罪的认定, 下列哪些选项是正确的? (2016/02/58)

- A. 甲征得 17 周岁的夏某同意, 摘其一个肾脏后卖给他人, 所获 3 万元全部交给夏某。甲的行为构成故意伤害罪
- B. 乙将自己 1 岁的女儿出卖, 获利 6 万元用于赌博。对乙出卖女儿的行为, 应以遗弃罪追究刑事责任
- C. 丙为索债将吴某绑于地下室。吴某挣脱后, 驾车离开途中发生交通事故死亡。丙的行为不属于非法拘禁致人死亡
- D. 丁和朋友为寻求刺激, 在大街上追逐、拦截两位女生。丁的行为构成强制侮辱罪

答案: ()

案例分析题

赵某与钱某原本是好友, 赵某受钱某之托, 为钱某保管一幅名画 (价值 800 万元) 达三年之久。某日, 钱某来赵某家取画时, 赵某要求钱某支付 10 万元保管费, 钱某不同意。赵某突然起了杀意, 为使名画不被钱某取回进而据为己有, 用花瓶猛砸钱某的头部, 钱某头部受重伤后昏倒, 不省人事, 赵某以为钱某已经死亡。刚好此时, 赵某的朋友孙某来访。赵某向孙某说 “我摊上大事了”, 要求孙某和自己一起将钱某的尸体埋在野外, 孙某同意。

二人一起将钱某抬至汽车的后座, 由赵某开车, 孙某坐在钱某身边。开车期间, 赵某不断地说 “真不该一时冲动”, “悔之晚矣”。其间, 孙某感觉钱某身体动了一下, 仔细察看, 发现钱某并没有死。但是, 孙某未将此事告诉赵某。到野外后, 赵某一挖坑并将钱某埋入地下 (致钱某窒息身亡), 孙某一直站在旁边没做什么, 只是反复催促赵某动作快一点。

一个月后, 孙某对赵某说: “你做了一件对不起朋友的事, 我也做一件对不起朋友的事。你将那幅名画给我, 否则向公安机关揭发你的杀人罪行。” 三日后, 赵某将一幅赝品 (价值 8000 元) 交给孙某。孙某误以为是真品, 以 600 万元的价格卖给李某。李某发现自己购买了赝品, 向公安机关告发孙某, 导致案发。

问题: (2016/04/02)

1. 关于赵某杀害钱某以便将名画据为己有这一事实, 可能存在哪几种处理意见? 各自的理由是什么?
2. 关于赵某以为钱某已经死亡, 为毁灭罪证而将钱某活埋导致其窒息死亡这一事

第十四章 | 侵犯公民人身权利、民主权利罪

实,可能存在哪几种主要处理意见?各自的理由是什么?

3. 孙某对钱某的死亡构成何罪(说明理由)?是成立间接正犯还是成立帮助犯(从犯)?

4. 孙某向赵某索要名画的行为构成何罪(说明理由)?关于法定刑的适用与犯罪形态的认定,可能存在哪几种观点?

5. 孙某将赝品出卖给李某的行为是否构成犯罪?为什么?

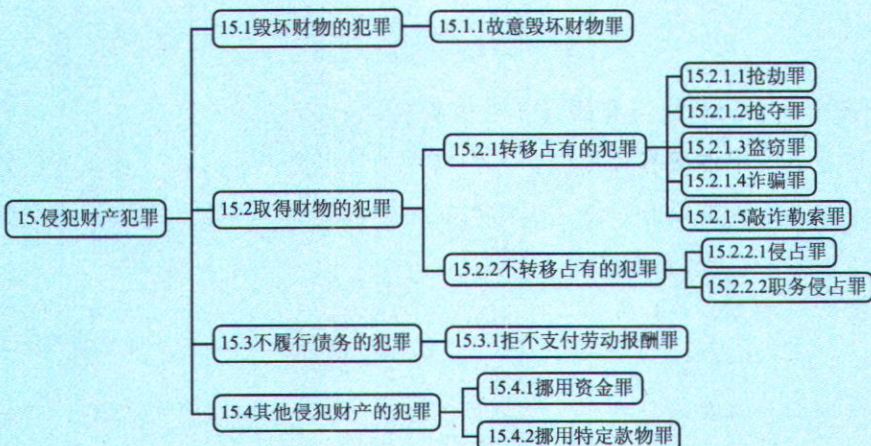
新华考资
www.xhkzedu.com

第十五章

侵犯

新华考资

www.xhkzedu.com



典型真题



28. 关于诈骗罪的认定，下列哪一选项是正确的（不考虑数额）？（2016/02/17）

- A. 甲利用信息网络，诱骗他人点击虚假链接，通过预先植入的木马程序取得他人财物。即使他人不知点击链接会转移财产，甲也成立诈骗罪
- B. 乙虚构可供交易的商品，欺骗他人点击付款链接，取得他人财物的，由于他人知道自己付款，故乙触犯诈骗罪
- C. 丙将钱某门前停放的摩托车谎称是自己的，卖给孙某，让其骑走。丙就钱某的摩托车成立诈骗罪
- D. 丁侵入银行计算机信息系统，将刘某存折中的5万元存款转入自己的账户。对

丁应以诈骗罪论处

答案：()

29. 乙女在路上被铁丝绊倒，受伤不能动，手中钱包（内有现金 5000 元）摔出七八米外。路过的甲捡起钱包时，乙大喊“我的钱包不要拿”，甲说“你不要喊，我拿给你”，乙信以为真没有再喊。甲捡起钱包后立即逃走。关于本案，下列哪一选项是正确的？（2016/02/18）

- A. 甲以其他方法抢劫他人财物，成立抢劫罪
- B. 甲以欺骗方法使乙信以为真，成立诈骗罪
- C. 甲将乙的遗忘物据为己有，成立侵占罪
- D. 只能在盗窃罪或者抢夺罪中，择一定性甲的行为

答案：()

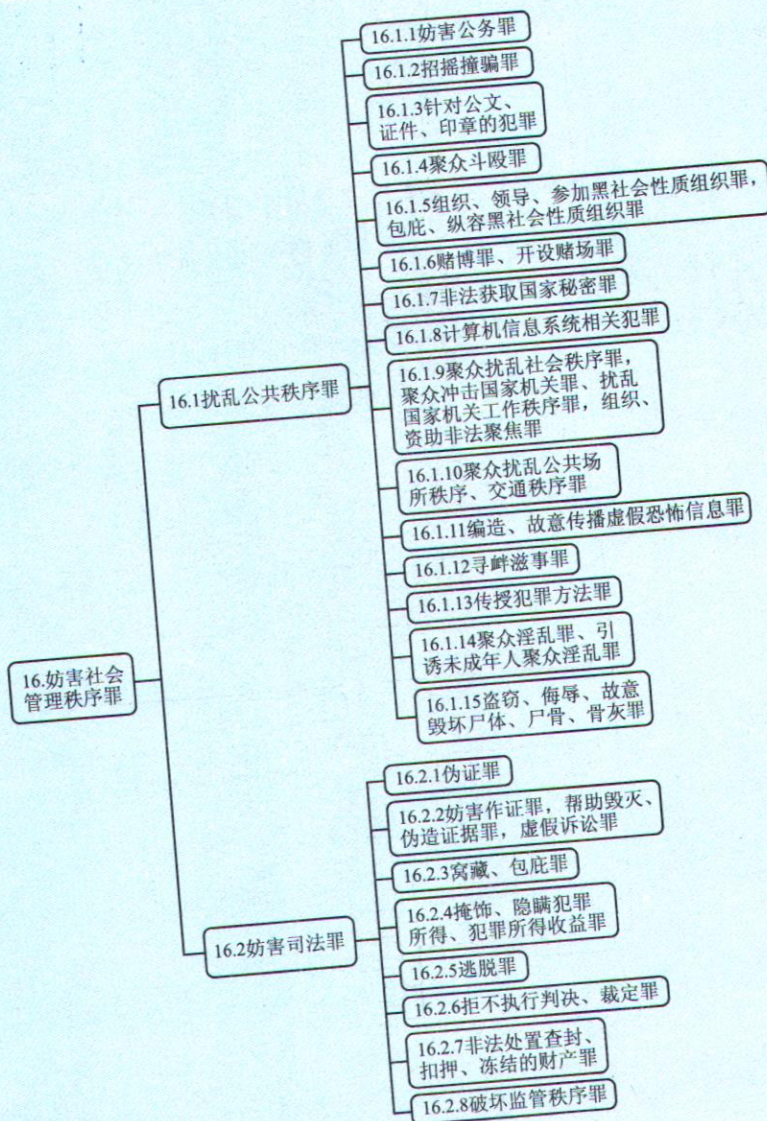
30. 下列哪些行为构成盗窃罪（不考虑数额）？（2016/02/59）

- A. 酒店服务员甲在帮客人拎包时，将包中的手机放入自己的口袋据为己有
- B. 客人在小饭馆吃饭时，将手机放在收银台边上充电，请服务员乙帮忙照看。乙假意答应，却将手机据为己有
- C. 旅客将行李放在托运柜台旁，到相距 20 余米的另一柜台问事时，机场清洁工丙将该行李拿走据为己有
- D. 顾客购物时将车钥匙遗忘在收银台，收银员问是谁的，丁谎称是自己的，然后持该钥匙将顾客的车开走

答案：()

第十六章

妨害社会管理秩序罪



第十六章 | 妨害社会管理秩序罪



新华考资
www.xhkzedu.com

典型真题



31. 下列哪一行为应以妨害公务罪论处? (2016/02/19)

- A. 甲与傅某相互斗殴, 警察处理完毕后让各自回家。傅某当即离开, 甲认为警察的处理不公平, 朝警察小腿踢一脚后逃走
- B. 乙夜间入户盗窃时, 发现户主戴某是警察, 窃得财物后正要离开时被戴某发现。为摆脱抓捕, 乙对戴某使用暴力致其轻微伤
- C. 丙为使其弟逃跑, 将前来实施行政拘留的警察打倒在地, 其弟顺利逃走
- D. 丁在组织他人偷越国(边)境的过程中, 以暴力方法抗拒警察检查

答案: ()

32. 甲杀丙后潜逃。为干扰侦查, 甲打电话让乙将一把未留有指纹的斧头粘上丙的鲜血放到现场。乙照办后报案称, 自己看到“凶手”杀害了丙, 并描述了与甲相貌特征完全不同的“凶手”情况, 导致公安机关长期未将甲列为嫌疑人。关于本案, 下列哪一选项是错误的? (2016/02/20)

- A. 乙将未留有指纹的斧头放到现场, 成立帮助伪造证据罪
- B. 对乙伪造证据的行为, 甲不负刑事责任
- C. 乙捏造事实诬告陷害他人, 成立诬告陷害罪
- D. 乙向公安机关虚假描述“凶手”的相貌特征, 成立包庇罪

答案: ()

33. 2016年4月, 甲利用乙提供的作弊器材, 安排大学生丙在地方公务员考试中代替自己参加考试。但丙考试成绩不佳, 甲未能进入复试。关于本案, 下列哪些选项是正确的? (2016/02/60)

- A. 甲组织他人考试作弊, 应以组织考试作弊罪论处
- B. 乙为他人考试作弊提供作弊器材, 应按组织考试作弊罪论处
- C. 丙考试成绩虽不佳, 仍构成代替考试罪
- D. 甲让丙代替自己参加考试, 构成代替考试罪

答案: ()

34. 关于毒品犯罪, 下列哪些选项是正确的? (2016/02/61)

- A. 甲无牟利目的, 为江某代购仅用于吸食的毒品, 达到非法持有毒品罪的数量标准。对甲应以非法持有毒品罪定罪
- B. 乙为蒋某代购仅用于吸食的毒品, 在交通费等必要开销之外收取了若干“劳务

新华考资

www.xhkzedu.com

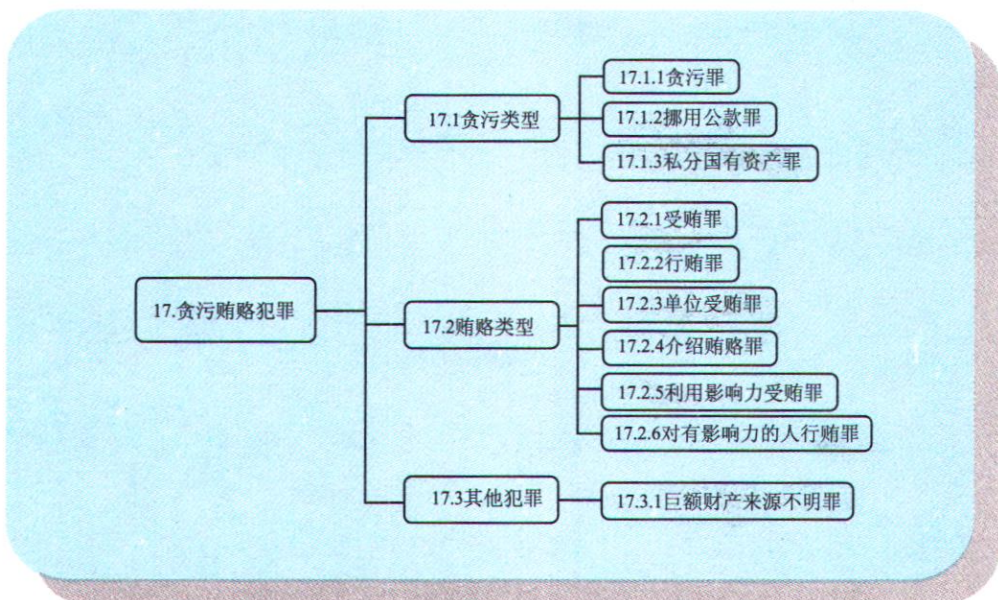
费”。对乙应以贩卖毒品罪论处

C. 丙与曾某互不知情，受雇于同一雇主，各自运输海洛因 500 克。丙将海洛因从一地运往另一地后，按雇主吩咐交给曾某，曾某再运往第三地。丙应对运输 1000 克海洛因负责

D. 丁盗窃他人 200 克毒品后，将该毒品出卖。对丁应以盗窃罪和贩卖毒品罪实行数罪并罚

答案：()

第十七章
贪污贿赂犯罪
新华考资
www.xhkzedu.com



典型真题



35. 国家工作人员甲听到有人敲门，开门后有人扔进一个包就跑。甲发现包内有 20 万元现金，推测是有求于自己职务行为的乙送的。甲打电话问乙时被告知“不要问是谁送的，收下就是了”（事实上是乙安排丙送的），并重复了前几天的请托事项。甲虽不能确定是乙送的，但还是允诺为乙谋取利益。关于本案，下列哪一选项是正确的？（2016/02/21）

- A. 甲没有主动索取、收受财物，不构成受贿罪
- B. 甲没有受贿的直接故意，间接故意不可能构成受贿罪，故甲不构成受贿罪
- C. 甲允诺为乙谋取利益与收受 20 万元现金之间无因果关系，故不构成受贿罪
- D. 即使认为甲不构成受贿罪，乙与丙也构成行贿罪

答案：（ ）

36. 关于贿赂犯罪的认定, 下列哪些选项是正确的? (2016/02/62)

- A. 甲是公立高校普通任课教师, 在学校委派其招生时, 利用职务便利收受考生家长 10 万元。甲成立受贿罪
- B. 乙是国有医院副院长, 收受医药代表 10 万元, 承诺为病人开处方时多开相关药品。乙成立非国家工作人员受贿罪
- C. 丙是村委会主任, 在村集体企业招投标过程中, 利用职务收受他人财物 10 万元, 为其谋利。丙成立非国家工作人员受贿罪
- D. 丁为国有公司临时工, 与本公司办理采购业务的副总经理相勾结, 收受 10 万元回扣归二人所有。丁构成受贿罪

答案: ()

不定项选择题:

(二)

甲是 A 公司 (国有房地产公司) 领导, 因私人事务欠蔡某 600 万元。蔡某让甲还钱, 甲提议以 A 公司在售的商品房偿还债务, 蔡某同意。甲遂将公司一套价值 600 万元的商品房过户给蔡某, 并在公司财务账目上记下自己欠公司 600 万元。三个月后, 甲将账作平, 至案发时亦未归还欠款。(事实一)

A 公司有工程项目招标。为让和自己关系好的私营公司老板程某中标, 甲刻意安排另外两家公司与程某一起参与竞标。甲让这两家公司和程某分别制作工程预算和标书, 但各方约定, 若这两家公司中标, 就将工程转包给程某。程某最终在 A 公司预算范围内以最优报价中标。为感谢甲, 程某花 5000 元购买仿制古董赠与甲。甲以为是价值 20 万元的真品, 欣然接受。(事实二)

甲曾因公务为 A 公司垫付各种费用 5 万元, 但由于票据超期, 无法报销。为挽回损失, 甲指使知情的程某虚构与 A 公司的劳务合同并虚开发票。甲在合同上加盖公司公章后, 找公司财务套取“劳务费”5 万元。(事实三)

请回答第 37—39 题。(2016/02/37—39)

37. 关于事实一的分析, 下列选项正确的是:

- A. 甲将商品房过户给蔡某的行为构成贪污罪
- B. 甲将商品房过户给蔡某的行为构成挪用公款罪
- C. 甲虚假平账, 不再归还 600 万元, 构成贪污罪
- D. 甲侵占公司 600 万元, 应与挪用公款罪数罪并罚

答案: ()

38. 关于事实二的分析, 下列选项正确的是:

- A. 程某虽与其他公司串通参与投标, 但不构成串通投标罪
- B. 甲安排程某与他人串通投标, 构成串通投标罪的教唆犯
- C. 程某以行贿的意思向甲赠送仿制古董, 构成行贿罪既遂
- D. 甲以受贿的意思收下程某的仿制古董, 构成受贿罪既遂

答案: ()

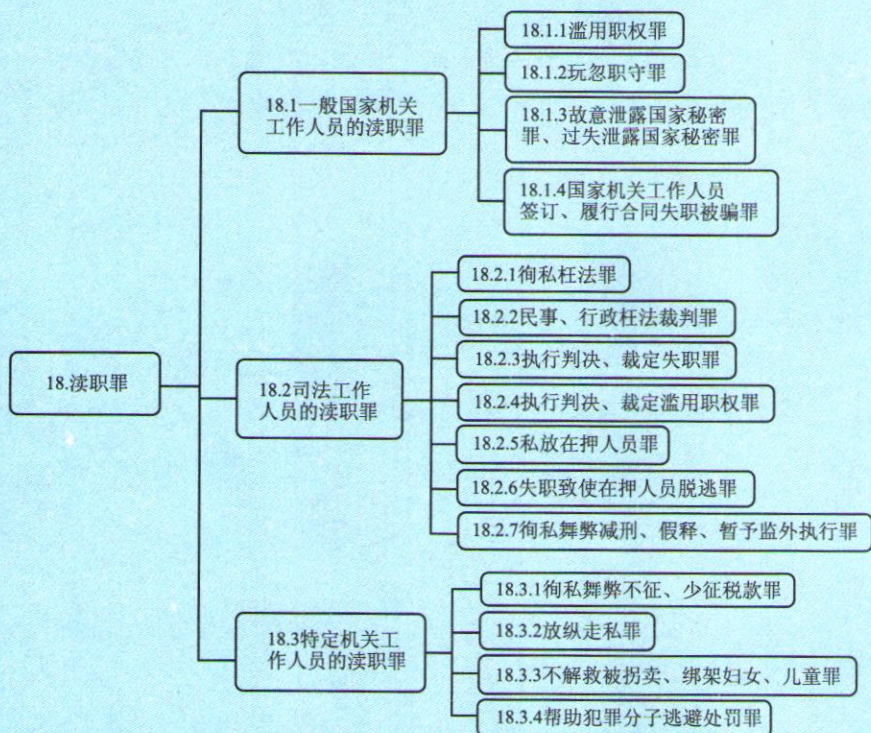
39. 关于事实三的分析, 下列选项错误的是:

- A. 甲以非法手段骗取国有公司的财产, 构成诈骗罪
- B. 甲具有非法占有公共财物的目的, 构成贪污罪
- C. 程某协助甲对公司财务人员进行欺骗, 构成诈骗罪与贪污罪的想象竞合犯
- D. 程某并非国家工作人员, 但帮助国家工作人员贪污, 构成贪污罪的帮助犯

答案: ()

第十八章

渎 职 罪



典型真题



40. 关于渎职犯罪，下列哪些选项是正确的？（2016/02/63）

- A. 县财政局副局长秦某工作时擅离办公室，其他办公室人员操作电炉不当，触电身亡并引发大火将办公楼烧毁。秦某触犯玩忽职守罪
- B. 县卫计局执法监督大队队长武某，未能发现何某在足疗店内非法开诊所行医，

该诊所开张三天即造成一患者死亡。武某触犯玩忽职守罪

C. 负责建房审批工作的干部柳某，徇情为拆迁范围内违规修建的房屋补办了建设许可证，房主凭此获得补偿款 90 万元。柳某触犯滥用职权罪

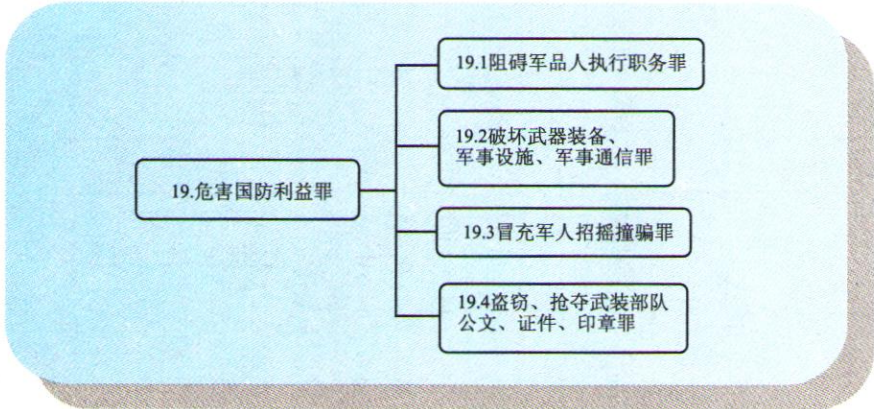
D. 县长郑某擅自允许未经环境评估的水电工程开工，导致该县水域内濒危野生鱼类全部灭绝。郑某触犯滥用职权罪

答案：()

第十九章

考 资 网
www.xhkzedu.com

新华考资
www.xhkzedu.com



第二十章

考考考
www.xhkzedu.com

新华考资
www.xhkzedu.com

