

# 2013 年 国 家 司 法 考 试 —— 试 卷 二

**一、单项选择题。每题所设选项中只有一个正确答案，多选、错选或不选均不得分。本部分含 1—50 题，每题 1 分，共 50 分。**

1. 甲给机场打电话谎称“3 架飞机上有炸弹”，机场立即紧急疏散乘客，对飞机进行地毯式安检，3 小时后才恢复正常航班秩序。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 为维护社会稳定，无论甲的行为是否严重扰乱社会秩序，都应追究甲的刑事责任
- B. 为防范危害航空安全行为的发生，保护人民群众，应以危害公共安全相关犯罪判处甲死刑
- C. 从事实和法律出发，甲的行为符合编造、故意传播虚假恐怖信息罪的犯罪构成，应追究其刑事责任
- D. 对于散布虚假信息，危及航空安全，造成国内国际重大影响的案件，可突破司法程序规定，以高效办案取信社会

【知 识 点】编造、故意传播虚假恐怖信息罪

【答 案】C

【解 析】编造、故意传播虚假恐怖信息罪，是指编造爆炸威胁、生化威胁、放射威胁等恐怖信息，或明知是编造的恐怖信息而故意传播，严重扰乱社会秩序的行为。本罪的主体为一般主体。年满 16 周岁具有刑事责任能力的自然人，均可构成本罪。罪所侵害的客体为社会秩序，包括机关、企业、事业单位、人民团体等单位的工作、生产、营业、教学、科研等秩序，公共场所、交通秩序，以及人民群众正常的工作、生活秩序。本罪在主观方面必须出于故意，即为了扰乱社会秩序，明知没有爆炸威胁、生化威胁、放射威胁等恐怖威胁，却加以编造，或者明知是编造的虚假恐怖信息而加以传播。过失不能构成本罪。本罪在客观方面表现为编造爆炸威胁、生化威胁、放射威胁等恐怖信息，或者传播编造的恐怖信息，严重扰乱社会秩序的行为。

2. 关于社会主义法治理念与罪刑法定原则的关系有以下观点：

- ① 罪刑法定的思想基础是民主主义与尊重人权主义，具备社会主义法治理念的本质属性
- ② 罪刑法定既约束司法者，也约束立法者，符合依法治国理念的基本要求
- ③ 罪刑法定的核心是限制国家机关权力，保障国民自由，与执法为民的理念相一致
- ④ 罪刑法定是依法治国理念在刑法领域的具体表现

关于上述观点的正误，下列哪一选项是正确的？D

- A. 第①句正确，第②③④句错误
- B. 第①③句正确，第②④句错误
- C. 第①②③句正确，第④句错误
- D. 第①②③④句均正确

【知 识 点】罪刑法定原则、社会主义法治理念

【答 案】D

【解 析】社会主义法治理念的本质属性是执政为民，也体现了罪刑法定的思想基础民主、人权主义，所以①正确；依法治国要求立法者完善立法，司法者严格适用法律，所以②正确；执法为民的内涵：以人为本；保障人权；文明执法。要以邓小平理论和“三个代表”重要思想为指导，把实现好、维护好、发展好最广大人民的根本利益，作为政法工作的根本出发点和落脚点，在各项政法工作中真正做到以人为本、执法为民，切实保障人民群众的合法权益。③正确；依法治国必须在刑法领域坚持罪刑法定，④正确。

3. 关于刑法解释，下列哪一选项是错误的？

- A. 学理解释中的类推解释结论，纳入司法解释后不属于类推解释
- B. 将大型拖拉机解释为《刑法》第 116 条破坏交通工具罪的“汽车”，至少是扩大解释甚至是类推解释
- C. 《刑法》分则有不少条文并列规定了“伪造”与“变造”，但不排除在其他一些条文中将“变造”解释为“伪造”的一种表现形式
- D. 《刑法》第 65 条规定，不满 18 周岁的人不成立累犯；《刑法》第 356 条规定，因走私、贩卖、运输、制造、非法持有毒品罪被判过刑，又犯本节规定之罪的，从重处罚。根据当然解释的原理，对不满 18 周岁的人不适用《刑法》第 356 条

**【知 识 点】刑法解释**

**【答 案】A**

**【解 析】**坚持罪刑法定原则必须禁止适用类推解释，学理解释中的类推解释结论不能随意纳入刑法司法解释的范畴。因此，A 说法错误。

4. 《刑法修正案(八)》于 2011 年 5 月 1 日起施行。根据《刑法》第 12 条关于时间效力的规定，下列哪一选项是错误的？

- A. 2011 年 4 月 30 日前犯罪，犯罪后自首又有重大立功表现的，适用修正前的刑法条文，应当减轻或者免除处罚
- B. 2011 年 4 月 30 日前拖欠劳动者报酬，2011 年 5 月 1 日后以转移财产方式拒不支付劳动者报酬的，适用修正后的刑法条文
- C. 2011 年 4 月 30 日前组织出卖人体器官的，适用修正后的刑法条文
- D. 2011 年 4 月 30 日前扒窃财物数额未达到较大标准的，不得以盗窃罪论处

**【知 识 点】刑法的溯及力**

**【答 案】C**

**【解 析】**我国《刑法》第 12 条第 1 款规定：“中华人民共和国成立以后本法施行以前的行为，如果当时的法律不认为是犯罪的，使用当时的法律；如果当时的法律认为是犯罪的，按照本法总则第四章第八节的规定应当追诉的，按照当时的法律追究刑事责任，但是如果本法不认为是犯罪或者处刑较轻的，适用本法。”可见，我国刑法的溯及力采取的是“从旧兼从轻”的原则，C 项组织出卖人体器官的行为是在《刑法修正案(八)》前实施的，应当适用之前的法律。

5. 甲女得知男友乙移情，怨恨中送其一双滚轴旱冰鞋，企盼其运动时摔伤。乙穿此鞋运动时，果真摔成重伤。关于本案的分析，下列哪一选项是正确的？

- A. 甲的行为属于作为的危害行为
- B. 甲的行为与乙的重伤之间存在刑法上的因果关系
- C. 甲具有伤害乙的故意，但不构成故意伤害罪
- D. 甲的行为构成过失致人重伤罪

**【知 识 点】实行行为、因果关系**

**【答 案】C**

**【解 析】**送旱冰鞋的行为本身不具备侵害法益的危险性，不能认定为作为的危害行为，A 错误；乙重伤的结果，主要是由于自身运动所致，甲的赠送行为与乙重伤没有刑法上的因果关系，B 错误；甲主观上是希望、放任危害结果的发生，主观是一种故意，并非过失，不构成过失致人重伤罪，D 错误；C 项正确。

6. 2010 年某日，甲到乙家，发现乙家徒四壁。见桌上一块玉坠，断定是不值钱的仿制品，甲便顺手拿

走。后甲对丙谎称玉坠乃秦代文物，值 5 万元，丙以 3 万元买下。经鉴定乃清代玉坠，市值 5000 元。关于本案的分析，下列哪一选项是错误的？

- A. 甲断定玉坠为不值钱的仿制品具有一定根据，对“数额较大”没有认识，缺乏盗窃犯罪故意，不构成盗窃罪
- B. 甲将所盗玉坠卖给丙，具有可罚性，不属于不可罚的事后行为
- C. 不应追究甲盗窃玉坠的刑事责任，但应追究甲诈骗丙的刑事责任
- D. 甲诈骗丙的诈骗数额为 5 万元，其中 3 万元既遂，2 万元未遂

**【知 识 点】** 盗窃罪、诈骗罪

**【答 案】** D

**【解 析】** 甲诈骗丙的数额为三万，且既遂。因此 D 项错误。

7. 甲对正在实施一般伤害的乙进行正当防卫，致乙重伤（仍在防卫限度之内）。乙已无侵害能力，求甲将其送往医院，但甲不理会而离去。乙因流血过多死亡。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 甲的不救助行为独立构成不作为的故意杀人罪
- B. 甲的不救助行为独立构成不作为的过失致人死亡罪
- C. 甲的行为属于防卫过当
- D. 甲的行为仅成立正当防卫

**【知 识 点】** 防卫过当

**【答 案】** C

**【解 析】** 正当防卫产生的危险行为人是否具有救助义务，张明楷教授在其《刑法学（第四版）》中所持观点是：“应当肯定甲对可能过当的危险具有保证人地位，甲的不救助导致乙死亡的，属于防卫过当。”因此，C 是正确选项。

8. 甲深夜进入小超市，持枪胁迫正在椅子上睡觉的店员乙交出现金，乙说“钱在收款机里，只有购买商品才能打开收款机”。甲掏出 100 元钱给乙说“给你，随便买什么”。乙打开收款机，交出所有现金，甲一把抓跑。事实上，乙给甲的现金只有 88 元，甲“亏了” 12 元。关于本案，下列哪一说法是正确的？D

- A. 甲进入的虽是小超市，但乙已在椅子上睡觉，甲属于入户抢劫
- B. 只要持枪抢劫，即使分文未取，也构成抢劫既遂
- C. 对于持枪抢劫，不需要区分既遂与未遂，直接依照分则条文规定的法定刑量刑即可
- D. 甲虽“亏了” 12 元，未能获利，但不属于因意志以外的原因未得逞，构成抢劫罪既遂。

**【知 识 点】** 盗窃罪、抢劫罪

**【答 案】** D

**【解 析】** 选项 A 错误。入户抢劫的是指为实施抢劫行为而进入他人生活的与外界相对隔离的住所，包括封闭的院落、牧民的帐篷、渔民作为家庭生活场所的渔船、为生活租用的房屋等进行抢劫的行为；选项 B 错误，《抢劫、抢夺意见》规定：“具备劫取财物或者造成他人轻伤以上后果两者之一的，均属于抢劫既遂；既未劫取财物，又未造成人身伤害后果的，属于抢劫未遂。”；选项 C 错误，罪责刑相适应原则要求我们必须对犯罪形态严格区分，确定犯罪行为人应当承担的刑罚；D 项正确，当选。

9. 《刑法》第 29 条第 1 款规定：“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。教唆不满十八周岁的人犯罪的，应当从重处罚。”对于本规定的理解，下列哪一选项是错误的？

- A. 无论是被教唆人接受教唆实施了犯罪，还是二人以上共同故意教唆他人犯罪，都能适用该款前段的规定
- B. 该款规定意味着教唆犯也可能是从犯

- C. 峴使不满 14 周岁的人犯罪因而属于间接正犯的情形时，也应适用该款后段的规定
  - D. 该款中的“犯罪”并无限定，既包括一般犯罪，也包括特殊身份的犯罪，既包括故意犯罪，也包括过失犯罪

### 【知识点】教唆犯

【答案】D

**【解析】**教唆他人产生犯罪决意时是积极追求或放任危害结果的发生，而过失犯罪对危害结果的发生持否定态度，教唆他人实施过失犯罪以间接正犯论处。可见，D选项错误。

10. 关于罪数判断，下列哪一选项是正确的？

- A. 冒充警察招摇撞骗，骗取他人财物的，适用特别法条以招摇撞骗罪论处
  - B. 冒充警察实施抢劫，同时构成抢劫罪与招摇撞骗罪，属于想象竞合犯，从一重罪论处
  - C. 冒充军人进行诈骗，同时构成诈骗罪与冒充军人招摇撞骗罪的，从一重罪论处
  - D. 冒充军人劫持航空器的，成立冒充军人招摇撞骗罪与劫持航空器罪，实行数罪并罚

**【知 识 点】冒充军人招摇撞骗罪的罪数**

【答案】C

**【解析】**招摇撞骗罪，是指冒充国家机关工作人员招摇撞骗的行为。本法对这两个罪的规定存在法条竞合关系。其主要区别在于：一是侵犯的客体不同，前者侵犯的直接客体主要是军队的声誉及其正常活动，后者侵犯的直接客体主要是国家机关的声誉及其正常活动，二是犯罪对象不同。前者的犯罪对象是现役军人，后者的犯罪对象是除军事机关外的国家机关工作人员。因此，A选项冒充警察招摇撞骗，骗取他人财物的直接定冒充军人招摇撞骗罪即可；冒充军警抢劫的，是抢劫罪的加重情节。直接定抢劫罪，B项错误；D项直接定劫持航空器罪；C选项正确，冒充军人招摇撞骗罪与诈骗罪在行为人冒充军人的身份或职称去骗取财物的情况下，一个行为同时触犯了两个罪名，属于想象竞合犯。处理想象竞合犯的案件应当按照从一重罪断的原则。

11. 被宣告\_\_\_\_\_的犯罪分子，在\_\_\_\_\_考验期内犯新罪或者发现判决宣告以前还有其他罪没有判决的，应当撤销\_\_\_\_\_, 对新犯的罪或者新发现的罪作出判决，把前罪和后罪所判处的刑罚，依照《刑法》第69条的规定，决定执行的刑罚。

关于三个空格的填充内容，下列哪一选项是正确的？

- A. 均应填“假释” B. 均应填“缓刑”  
C. 既可均填“假释”，也可均填“缓刑” D. 既不能均填“假释”，也不能均填“缓刑”

#### 【知识点】缓刑

【答案】B

**【解析】**《刑法》规定，被宣告缓刑的犯罪分子，在缓刑考验期限内犯新罪或者发现判决宣告以前还有其他罪没有判决的，应当撤销缓刑，对新犯的罪或者新发现的罪作出判决，把前罪和后罪所判处的刑罚，依照刑法第69条的规定，决定执行的刑罚。

12. 甲在建筑工地开翻斗车。某夜，甲开车时未注意路况，当场将工友乙撞死、丙撞伤。甲背丙去医院，想到会坐牢，遂将丙弃至路沟后逃跑。丙不得救治而亡。关于本案，下列哪一选项是错误的？

- A. 甲违反交通运输管理法规，因而发生重大事故，致人死伤，触犯交通肇事罪
  - B. 甲在作业中违反安全管理规定，发生重大伤亡事故，触犯重大责任事故罪
  - C. 甲不构成交通肇事罪与重大责任事故罪的想象竞合犯
  - D. 甲为逃避法律责任，将丙带离事故现场后遗弃，致丙不得救治而亡，还触犯故意杀人罪

**【知识点】交通肇事罪与重大责任事故罪**

【答案】A

**【解 析】**工地不属于“实行公共交通管理的范围内”，在在生产作业的过程中，违反安全管理的规定，发生重大伤亡事故。符合重大责任事故罪的构成要件。最高人民检察院《关于在厂（矿）区内机动车造成伤亡事故的犯罪案件如何定性处理问题的批复》指出：在厂（矿）区内机动车作业期间发生的伤亡事故案件，应当根据不同情况，区别对待：在公共交通管理范围内，因违反交通运输规章制度，发生重大事故，应按交通肇事罪处理；违反安全生产规章制度，发生重大伤亡事故，造成严重后果的，应按重大责任事故罪处理；在公共交通管理范围外发生的，应当定重大责任事故罪。因此，A 选项错误，当选。

13. 甲向乙借款 50 万元注册成立 A 公司，乙与甲约定在 A 公司取得营业执照的第二天，乙的 B 公司向 A 公司借款 50 万元。A 公司取得营业执照后，由甲经手将 A 公司 50 万元借给 B 公司。关于甲的行为性质，下列哪一选项是正确的？

- A. 虚报注册资本罪      B. 虚假出资罪      C. 抽逃出资罪      D. 无罪

**【知 识 点】**抽逃出资

**【答 案】**C

**【解 析】**此题官方答案为 D 项，但是根据《公司法》和最高院的司法解释的规定，抽逃出资的行为包括虚构债权债务关系将出资转出。因此，甲的行为系抽逃出资的行为，笔者认为选 C 为宜。

14. 关于货币犯罪，下列哪一选项是错误的？

- A. 伪造货币罪中的“货币”，包括在国内流通的人民币、在国内可兑换的境外货币，以及正在流通的境外货币  
 B. 根据《刑法》规定，伪造货币并出售或者运输伪造的货币的，依照伪造货币罪从重处罚。据此，行为人伪造美元，并运输他人伪造的欧元的，应按伪造货币罪从重处罚  
 C. 将低额美元的纸币加工成高额英镑的纸币的，属于伪造货币  
 D. 对人民币真币加工处理，使 100 元面额变为 50 元面额的，属于变造货币

**【知 识 点】**伪造、运输货币罪

**【答 案】**B

**【解 析】**根据《刑法》规定，伪造货币并出售或者运输伪造的货币的，依照伪造货币罪从重处罚。这仅限于行为人出售、运输自己伪造的假币的情形。因此 B 项错误。行为人伪造美元，并运输他人伪造的欧元的，应当按照伪造货币罪与运输假币罪数罪并罚。

15. 甲、乙为朋友。乙出国前，将自己的借记卡（背面写有密码）交甲保管。后甲持卡购物，将卡中 1.3 万元用完。乙回国后发现卡里没钱，便问甲是否用过此卡，甲否认。关于甲的行为性质，下列哪一选项是正确的？

- A. 侵占罪      B. 信用卡诈骗罪      C. 诈骗罪      D. 盗窃罪

**【知 识 点】**冒用他人的信用卡

**【答 案】**B

**【解 析】**“冒用他人信用卡”，包括以下情形：（一）拾得他人信用卡并使用的；（二）骗取他人信用卡并使用的；（三）窃取、收买、骗取或者以其他非法方式获取他人信用卡信息资料，并通过互联网、通讯终端等使用的；（四）其他冒用他人信用卡的情形。甲用乙交由自己代为保管的信用卡购物，属于刑法规定的“冒用他人的信用卡”的情形，应当以信用卡诈骗罪定罪处罚，因此 B 项正确。

16. 关于侮辱罪与诽谤罪的论述，下列哪一选项是正确的？

- A. 为寻求刺激在车站扒光妇女衣服，引起他人围观的，触犯强制猥亵、侮辱妇女罪，未触犯侮辱罪  
 B. 为报复妇女，在大街上边打妇女边骂“狐狸精”，情节严重的，应以侮辱罪论处，不以诽谤罪论处

C. 捏造他人强奸妇女的犯罪事实，向公安局和媒体告发，意图使他人受刑事追究，情节严重的，触犯诬告陷害罪，未触犯诽谤罪

D. 侮辱罪、诽谤罪属于亲告罪，未经当事人告诉，一律不得追究被告人的刑事责任

**【知 识 点】侮辱、诽谤罪**

**【答 案】B**

**【解 析】**A 选项错误，扒光妇女衣服，当众羞辱的，构成侮辱罪；C 选项错误，捏造他人强奸妇女的犯罪事实，向公安局和媒体告发，属于一行为触犯数罪名，既触犯了诬告陷害罪，又触犯了诽谤罪；D 选项错误，侮辱、诽谤罪属于“亲告罪”，但是严重危害社会秩序和国家利益的除外；在大街上边打妇女边骂“狐狸精”，属于用言词侮辱他人，构成侮辱罪。因此，B 选项正确，当选。

17. 乙驾车带甲去海边游玩。到达后，乙欲游泳。甲骗乙说：“我在车里休息，把车钥匙给我。”趁乙游泳，甲将该车开往外地卖给他。甲构成何罪？B

- A. 侵占罪      B. 盗窃罪      C. 诈骗罪      D. 盗窃罪与诈骗罪的竞合

**【知 识 点】盗窃罪**

**【答 案】B**

**【解 析】**虽然乙游泳，甲在车上休息，表面上处于乙的支配领域之外，但是存在可以推知由他人事实上支配的状态，即乙汽车仍然是甲占有的财物。甲以非法占有为目的，实施的窃取行为使乙丧失了财物的所有权，符合盗窃罪的犯罪构成，因此 B 选项正确。

18. 医生甲退休后，擅自为人看病 2 年多。某日，甲为乙治疗，需注射青霉素。乙自述以前曾注射过青霉素，甲便未做皮试就给乙注射青霉素，乙因青霉素过敏而死亡。关于本案，下列哪一选项是正确的？A

- A. 以非法行医罪的结果加重犯论处      B. 以非法行医罪的基本犯论处  
C. 以过失致人死亡罪论处      D. 以医疗事故罪论处

**【知 识 点】非法行医罪**

**【答 案】A**

**【解 析】**非法行医罪，是指未取得医生执业资格的人擅自从事医疗活动，情节严重的行为。甲的行为符合 2008 年最高人民法院《关于审理非法行医刑事案件具体应用法律若干问题的解释》规定中关于“未取得医生执业资格的人非法行医”的情形。构成非法行医罪。同时，刑法第三百三十六条规定，造成就诊人死亡的，处十年以上有期徒刑，并处罚金。因此，A 选项正确，当选。

19. 甲公司竖立的广告牌被路边树枝遮挡，甲公司在未取得采伐许可的情况下，将遮挡广告牌的部分树枝砍掉，所砍树枝共计 6 立方米。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 盗伐林木包括砍伐树枝，甲公司的行为成立盗伐林木罪  
B. 盗伐林木罪是行为犯，不以破坏林木资源为要件，甲公司的行为成立盗伐林木罪  
C. 甲公司不以非法占有为目的，只成立滥伐林木罪  
D. 不能以盗伐林木罪判处甲公司罚金

**【知 识 点】盗伐林木罪、滥伐林木罪**

**【答 案】D**

**【解 析】**盗伐林木罪，是指违法国家保护森林法规，以非法占有为目的，擅自砍伐国家、集体所有或者个人所有的森林或者其他林木，数量较大的行为。本题中，甲公司因为“被路边树枝遮挡，在未取得采伐许可的情况下，将遮挡广告牌的部分树枝砍掉”，并不具有非法占有的客观目的，不构成盗伐林木罪。因此，D 项正确，当选。

20. 国有 A 公司总经理甲发现 A 公司将从 B 公司购进的货物转手卖给某公司时，A 公司即可赚取 300 万元。甲便让其妻乙注册成立 C 公司，并利用其特殊身份，让 B 公司与 A 公司解除合同后，再将货物卖给 C 公司。C 公司由此获得 300 万元利润。关于甲的行为定性，下列哪一选项是正确的？

- A. 贪污罪      B. 为亲友非法牟利罪      C. 诈骗罪      D. 非法经营同类营业罪

**【知 识 点】** 贪污罪

**【答 案】** A

**【解 析】** 贪污罪，是指国家工作人员利用职务上的便利，侵吞、窃取、骗取或者以其他手段非法占有公共财物的行为。甲作为国有公司总经理，系国家工作人员，利用自己的特殊身份的便利条件，处分公共财物，即将原定合同解除，使得妻子注册的 C 公司获得原本应当由 A 公司所有的 300 万元，最终占有了公共财物。符合贪污罪的犯罪构成，A 项正确。此题容易误选 B 项。为亲友非法牟利罪，是指国有公司、企业、事业单位的工作人员，利用职务便利，将本单位的盈利业务交由自己的亲友进行经营，或者以明显高于市场的价格向自己的亲友经营管理的单位采购商品或者以明显低于市场的价格向自己的亲友经营管理的单位销售商品，或者向自己的亲友经营管理的单位采购不合格商品，使国家利益遭受重大损失的行为不符合为亲友非法牟利罪的客观表现，因此不应当选 B。

21. 乙的孙子丙因涉嫌抢劫被刑拘。乙托甲设法使丙脱罪，并承诺事成后付其 10 万元。甲与公安局副局长丁早年认识，但多年未见面。甲托丁对丙作无罪处理，丁不同意，甲便以揭发隐私要挟，丁被迫按甲的要求处理案件。后甲收到乙 10 万元现金。关于本案，下列哪一选项是错误的？

- A. 对于“关系密切”应根据利用影响力受贿罪的实质进行解释，不能仅从形式上限定为亲朋好友  
 B. 根据 A 选项的观点，“关系密切”包括具有制约关系的情形，甲构成利用影响力受贿罪  
 C. 丁构成徇私枉法罪，甲构成徇私枉法罪的教唆犯  
 D. 甲的行为同时触犯利用影响力受贿罪与徇私枉法罪，应从一重罪论处

**【知 识 点】** 利用影响力受贿罪

**【答 案】** D

**【解 析】** 利用影响力受贿罪的主体是国家工作人员的近亲属或者其他与该国家工作人员关系密切的人。甲与公安局副局长丁早年认识，但多年未见面，主体不适格。甲构成徇私枉法罪的教唆犯。因此，D 选项错误。

22. 在刑事司法实践中坚持不偏不倚、不枉不纵、秉公执法原则，反映了我国刑事诉讼“惩罚犯罪与保障人权并重”的理论观点。如果有观点认为“司法机关注重发现案件真相的立足点是防止无辜者被错误定罪”，该观点属于下列哪一种学说？

- A. 正当程序主义      B. 形式真实发现主义  
 C. 积极实体真实主义      D. 消极实体真实主义

**【知 识 点】** 刑事诉讼法目的

**【答 案】** D

**【解 析】** 根据来胜（《司考一本通——刑事诉讼法》）第一章考点 2：《刑事诉讼法》制定的目的是保证刑法正确实施、惩罚犯罪，保护人民，保证准确、及时地查明犯罪事实，正确应用法律，惩罚犯罪分子，保障无罪的人不受刑事追究。故选 D。

23. 在刑事诉讼中，法官消极中立，通过当事人举证、辩论发现事实真相，并由当事人推动诉讼进程。这种诉讼构造属于下列哪一种类型？

- A. 职权主义      B. 当事人主义      C. 纠问主义      D. 混合主义

**【知 识 点】** 刑事诉讼法基本制度

**【答 案】** B

**【解 析】** 根据来胜（《司考一本通——刑事诉讼法》）第十四章考点 2 刑事审判模式（二），当事人主义审判模式最重要的特点即体现在当事人的积极性和法官的消极性上。故选 B。

24. 赵某因绑架罪被甲省 A 市中级法院判处死刑缓期两年执行，后交付甲省 B 市监狱执行。死刑缓期执行期间，赵某脱逃至乙省 C 市实施抢劫被抓获，C 市中级法院一审以抢劫罪判处无期徒刑。赵某不服判决，向乙省高级法院上诉。乙省高级法院二审维持一审判决。此案最终经最高法院核准死刑立即执行。关于执行赵某死刑的法院，下列哪一选项是正确的？

- A. A 市中级法院      B. B 市中级法院      C. C 市中级法院      D. 乙省高级法院

**【知 识 点】** 执行管辖

**【答 案】** B

**【解 析】** 根据《刑诉解释》417 条：在死刑缓期执行期间故意犯罪，最高人民法院核准执行死刑的，由罪犯服刑地的中级人民法院执行。故 B 项正确。

25. 高某涉嫌抢劫犯罪，公安机关经二次补充侦查后将案件移送检察机关，检察机关审查发现高某可能还实施了另一起盗窃犯罪。检察机关关于此案的处理，下列哪一选项是正确的？

- A. 再次退回公安机关补充侦查，并要求在一个月内补充侦查完毕  
 B. 要求公安机关收集并提供新发现的盗窃犯罪的证据材料  
 C. 对新发现的盗窃犯罪自行侦查，并要求公安机关提供协助  
 D. 将新发现的盗窃犯罪移送公安机关另行立案侦查，对已经查清的抢劫犯罪提起公诉

**【知 识 点】** 补充侦查

**【答 案】** D

**【解 析】** 《高检规则》384 条：人民检察院对已经退回侦查机关二次补充侦查的案件，在审查起诉中又发现新的犯罪事实的，应当移送侦查机关立案侦查；对已经查清的犯罪事实，应当依法提起公诉。故选 D。

26. 关于我国人民陪审员制度与一些国家的陪审团制度存在的差异，下列哪一选项是正确的？

- A. 人民陪审员制度目的在于协助法院完成审判任务，陪审团制度目的在于制约法官  
 B. 人民陪审员与法官行使相同职权，陪审团与法官存在职权分工  
 C. 人民陪审员在成年公民中随机选任，陪审团从有选民资格的人员中聘任  
 D. 是否适用人民陪审员制度取决于当事人的意愿，陪审团适用于所有案件

**【知 识 点】** 人民陪审员制度

**【答 案】** B

**【解 析】** 根据来胜（《司考一本通——刑事诉讼法》）第十四章考点 5（五）人民陪审员与法官行使相同职权。故选 B。

27. 检察院在查办国家机关工作人员刘某贪污贿赂案件中，发现刘某还涉嫌伙同其同事苏某利用职权实施非法拘禁犯罪。关于新发现的犯罪的处理，下列哪一选项是正确的？

- A. 将刘某涉嫌的两个犯罪以及苏某涉嫌的犯罪并案处理，由检察院一并侦查  
 B. 将刘某涉嫌的两个犯罪并案移送公安机关处理  
 C. 将刘某和苏某涉嫌的非法拘禁犯罪移送公安机关处理  
 D. 将刘某涉嫌的两个犯罪以及苏某涉嫌的犯罪，移送公安机关一并侦查

**【知 识 点】** 立案管辖

**【答 案】** A

**【解 析】** 《六机关规定》第 1 条：如果涉嫌主罪属于公安机关管辖，由公安机关为主侦查，人民

检察院予以配合；如果涉嫌主罪属于人民检察院管辖，由人民检察院为主侦查，公安机关予以配合。本题中涉嫌主罪属于检察院管辖范围，因此选 A。

28. 法院审理过程中，被告人赵某在最后陈述时，以审判长数次打断其发言为理由申请更换审判长。对于这一申请，下列哪一说法是正确的？

- A. 赵某的申请理由不符合法律规定，法院院长应当驳回申请
- B. 赵某在法庭调查前没有申请回避，法院院长应当驳回申请
- C. 如法院作出驳回申请的决定，赵某可以在决定作出后五日内向上级法院提出上诉
- D. 如法院作出驳回申请的决定，赵某可以向上级法院申请复议一次

【知 识 点】 回避

【答 案】 A

【解 析】《刑事诉讼法》28、29 及《高法解释》24 条、25 条规定了若干申请回避的法定理由，本题情况不属于申请的法定理由，因此法院院长应当驳回。

29. 鲁某与洪某共同犯罪，洪某在逃。沈律师为鲁某担任辩护人。案件判决生效三年后，洪某被抓获并被起诉。关于沈律师可否担任洪某辩护人，下列哪一说法是正确的？

- A. 沈律师不得担任洪某辩护人
- B. 如果洪某系法律援助对象，沈律师可以担任洪某辩护人
- C. 如果被告人洪某同意，沈律师可以担任洪某辩护人
- D. 如果公诉人未提出异议，沈律师可以担任洪某辩护人

【知 识 点】 辩护

【答 案】 A

【解 析】《六机关规定》第 4 条：一名辩护人不得为两名以上的同案犯罪嫌疑人、被告人辩护，不得为两名以上的未同案处理但实施的犯罪存在关联的犯罪嫌疑人、被告人辩护。

30. 在一起聚众斗殴案件发生时，证人甲乙丙丁四人在现场目睹事实经过，侦查人员对上述四名证人进行询问。关于询问证人的程序和方式，下列哪一选项是错误的？

- A. 在现场立即询问证人甲
- B. 传唤证人乙到公安机关提供证言
- C. 到证人丙租住的房屋询问证人丙
- D. 到证人丁提出的其工作单位附近的快餐厅询问证人丁

【知 识 点】 询问证人、被害人

【答 案】 B

【解 析】《刑事诉讼法》第 122 条“侦查人员询问证人，可以在现场进行，也可以到证人所在单位、住处或者证人提出的地点进行，在必要的时候，可以通知证人到人民检察院或者公安机关提供证言。在现场询问证人，应当出示工作证件，到证人所在单位、住处或者证人提出的地点询问证人，应当出示人民检察院或者公安机关的证明文件。”从法条看，本题错误选项应当为 B，传唤只能是当事人，证人用的是通知。

31. 关于取保候审的程序限制，下列哪一选项是正确的？

- A. 保证金应当由决定机关统一收取，存入指定银行的专门账户
- B. 对于可能判处徒刑以上刑罚的，不得采取取保候审措施
- C. 对同一犯罪嫌疑人不得同时使用保证金担保和保证人担保两种方式
- D. 对违反取保候审规定，需要予以逮捕的，不得对犯罪嫌疑人、被告人先行拘留

【知 识 点】取保候审

【答 案】C

【解 析】《刑事诉讼法》第 66 条规定：“人民法院、人民检察院和公安机关决定对犯罪嫌疑人、被告人取保候审，应当责令犯罪嫌疑人、被告人提出保证人或者交纳保证金。”可知，两种方式不得同时使用，因此 C 项正确。

32. 王某被姜某打伤致残，在开庭审判前向法院提起附带民事诉讼，并提出财产保全的申请。法院对于该申请的处理，下列哪一选项是正确的？

- A. 不予受理
- B. 可以采取查封、扣押或者冻结被告人财产的措施
- C. 只有在王某提供担保后，法院才予以财产保全
- D. 移送财产所在地的法院采取保全措施

【知 识 点】财产保全

【答 案】B

【解 析】《高法解释》第 152 条“人民法院对可能因被告人的行为或者其他原因，使附带民事判决难以执行的案件，根据附带民事诉讼原告人的申请，可以裁定采取保全措施，查封、扣押或者冻结被告人的财产；附带民事诉讼原告人未提出申请的，必要时，人民法院也可以采取保全措施。”所以 B 项正确。

33. 关于刑期计算，下列哪一说法是不正确的？

- A. 甲被判处拘役六个月，其被指定居所监视居住 154 天的期间折抵刑期 154 天
- B. 乙通过贿赂手段被暂予监外执行，其在监外执行的 267 天不计入执行刑期
- C. 丙在暂予监外执行期间脱逃，脱逃的 78 天不计入执行刑期
- D. 丁被判处管制，其判决生效前被逮捕羁押 208 天的期间折抵刑期 416 天

【知 识 点】刑期计算

【答 案】A

【解 析】《刑事诉讼法》第 74 条：“指定居所监视居住的期限应当折抵刑期。被判处管制的，监视居住一日折抵刑期一日；被判处拘役、有期徒刑的，监视居住二日折抵刑期一日。”

34. 卢某坠楼身亡，公安机关排除他杀，不予立案。但卢某的父母坚称他杀可能性大，应当立案，请求检察院监督。检察院的下列哪一做法是正确的？

- A. 要求公安机关说明不立案理由
- B. 拒绝受理并向卢某的父母解释不立案原因
- C. 认为符合立案条件的，可以立案并交由公安机关侦查
- D. 认为公安机关不立案理由不能成立的，应当建议公安机关立案

【知 识 点】立案监督

【答 案】A

【解 析】《刑事诉讼法》第 111 条规定：“人民检察院认为公安机关对应当立案侦查的案件而不立案侦查的，或者被害人认为公安机关对应当立案侦查的案件而不立案侦查，向人民检察院提出的，人民检察院应当要求公安机关说明不立案的理由。人民检察院认为公安机关不立案理由不能成立的，应当通知公安机关立案，公安机关接到通知后应当立案。”故选 A。

35. 对侦查所实施的司法控制，包括对某些侦查行为进行事后审查。下列哪一选项是正确的？

- A. 事后审查的对象主要包括逮捕、羁押、搜查等

- B. 事后审查主要针对的是强行性侦查措施  
 C. 采取这类侦查行为不可以由侦查机关独立作出决定  
 D. 对于这类行为，公民认为侦查机关侵犯其合法权益的，可以寻求司法途径进行救济

**【知 识 点】** 对侦查的司法控制

**【答 案】** D

**【解 析】** 根据来胜（《司考一本通——刑事诉讼法》）第十二章考点1（三）：针对侦查过程中违法行 为的存在和缺乏制裁，应当对其进行事后审查。应允许公民采取提起行政诉讼的方式寻求司法救 济。故选D。

36. 只要有足够证据证明犯罪嫌疑人构成犯罪，检察机关就必须提起公诉。关于这一制度的法理基础，下列哪一选项是正确的？

- A. 起诉便宜主义      B. 起诉法定主义      C. 公诉垄断主义      D. 私人诉追主义

**【知 识 点】** 起诉法定主义

**【答 案】** B

**【解 析】** 根据来胜（《司考一本通——刑事诉讼法》）第十三章考点1：起诉法定主义或称起诉合 法主义，即只要被告人的行为符合法定起诉条件，公诉机关不享有自由裁量权，必须起诉，而不论具 体情节。故选B。

37. 开庭审判过程中，一名陪审员离开法庭处理个人事务，辩护律师提出异议并要求休庭，审判长予以拒绝，四十分钟后陪审员返回法庭继续参与审理。陪审员长时间离开法庭的行为违背下列哪一审判 原则？

- A. 职权主义原则      B. 证据裁判规则      C. 直接言词原则      D. 集中审理原则

**【知 识 点】** 审判原则

**【答 案】** C

**【解 析】** 根据来胜（《司考一本通——刑事诉讼法》）第十四章考点3（二）：直接言词原则是指 法官必须在法庭上亲自听取当事人、证人及其他诉讼参与人的口头陈述。故选C。

38. 在法庭审判中，被告人翻供，否认犯罪，并当庭拒绝律师为其进行有罪辩护。合议庭对此问题的 处理，下列哪一选项是正确的？

- A. 被告人有权拒绝辩护人辩护，合议庭应当准许  
 B. 辩护律师独立辩护，不受当事人意思表示的约束，合议庭不应当准许拒绝辩护  
 C. 属于应当提供法律援助的情形的，合议庭不应当准许拒绝辩护  
 D. 有多名被告人的案件，部分被告人拒绝辩护人辩护的，合议庭不应当准许

**【知 识 点】** 拒绝辩护

**【答 案】** A

**【解 析】** 《高法解释》第254条 被告人当庭拒绝辩护人辩护，要求另行委托辩护人或者指派律 师的，合议庭应当准许。故选A。

39. 检察院以抢夺罪向法院提起公诉，法院经审理后查明被告人构成抢劫罪。关于法院的做法，下列 哪一选项是正确的？

- A. 应当建议检察院改变起诉罪名，不能直接以抢劫罪定罪  
 B. 可以直接以抢劫罪定罪，不必建议检察院改变起诉罪名  
 C. 只能判决无罪，检察院应以抢劫罪另行起诉  
 D. 应当驳回起诉，检察院应以抢劫罪另行起诉

【知 识 点】宣判

【答 案】B

【解 析】《高法解释》第 241 条：（二）起诉指控的事实清楚，证据确实、充分，指控的罪名与审理认定的罪名不一致的，应当按照审理认定的罪名作出有罪判决。故选 B。

40. 法院就被告人“钱某”盗窃案作出一审判决，判决生效后检察院发现“钱某”并不姓钱，于是在确认其真实身份后向法院提出其冒用他人身份，但该案认定事实和适用法律正确。关于法院对此案的处理，下列哪一选项是正确的？

- A. 可以建议检察院提出抗诉，通过审判监督程序加以改判
- B. 可以自行启动审判监督程序加以改判
- C. 可以撤销原判并建议检察机关重新起诉
- D. 可以用裁定对判决书加以更正

【知 识 点】宣判

【答 案】D

【解 析】《高法解释》第 390 条：“原判决、裁定认定被告人姓名等身份信息有误，但认定事实和适用法律正确、量刑适当的，作出生效判决、裁定的人民法院可以通过裁定对有关信息予以更正。”故选 D。

41. 公安机关在案件侦查中，发现打砸多辆机动车的犯罪嫌疑人何某神情呆滞，精神恍惚。经鉴定，何某属于依法不负刑事责任的精神病人。关于公安机关对此案的处理，下列哪一选项是正确的？

- A. 写出强制医疗意见书，移送检察院向法院提出强制医疗申请
- B. 撤销案件，将何某交付其亲属并要求其积极治疗
- C. 移送强制医疗机构对何某进行诊断评估
- D. 何某的亲属没有能力承担监护责任的，可以采取临时的保护性约束措施

【知 识 点】强制医疗程序

【答 案】A

【解 析】《刑事诉讼法》第 285 条：根据本章规定对精神病人强制医疗的，由人民法院决定。公安机关发现精神病人符合强制医疗条件的，应当写出强制医疗意见书，移送人民检察院。故选 A。

42. 法院受理叶某涉嫌故意杀害郭某案后，发现其可能符合强制医疗条件。经鉴定，叶某属于依法不负刑事责任的精神病人，法院审理后判决宣告叶某不负刑事责任，同时作出对叶某强制医疗的决定。关于此案的救济程序，下列哪一选项是错误的？

- A. 对叶某强制医疗的决定，检察院可以提出纠正意见
- B. 叶某的法定代理人可以向上一级法院申请复议
- C. 叶某对强制医疗决定可以向上一级法院提出上诉
- D. 郭某的近亲属可以向上一级法院申请复议

【知 识 点】强制医疗程序

【答 案】C

【解 析】强制医疗是以“决定形式作出的”，只能复议，不能上诉，故选 C。

43. 李某长期吸毒，多次自费戒毒均未成功。某公安局在一次检查中发现后，将李某送至强制隔离戒毒所进行强制隔离戒毒。强制隔离戒毒属于下列哪一性质的行为？

- A. 行政处罚
- B. 行政强制措施
- C. 行政强制执行
- D. 行政许可

【知 识 点】行政强制措施的种类

**【答 案】B**

**【解 析】**《行政强制法》第 2 条第 2 款规定：“行政强制措施，是指行政机关在行政管理过程中，为制止违法行为、防止证据损毁、避免危害发生、控制危险扩大等情形，依法对公民的人身自由实施暂时性限制，或者对公民、法人或者其他组织的财物实施暂时性控制的行为。”《行政强制法》第 9 条规定：“行政强制措施的种类：（一）限制公民人身自由；（二）查封场所、设施或者财物；（三）扣押财物；（四）冻结存款、汇款；（五）其他行政强制措施。”由上述规定可知，强制隔离戒毒是为帮助吸毒者戒毒而采取的暂时限制其人身自由的行政强制措施，因此 B 选项正确。

44. 国家海洋局为国务院组成部门管理的国家局。关于国家海洋局，下列哪一说法是正确的？

- A. 有权制定规章
- B. 主管国务院的某项专门业务，具有独立的行政管理职能
- C. 该局的设立由国务院编制管理机关提出方案，报国务院决定
- D. 该局增设司级内设机构，由国务院编制管理机关审核批准

**【知 识 点】部管局的设立和职能****【答 案】C**

**【解 析】**《国务院行政机构设置和编制管理条例》第 8 条规定：“国务院直属机构、国务院办事机构和国务院组成部门管理的国家行政机构的设立、撤销或者合并由国务院机构编制管理机关提出方案，报国务院决定。”因此 C 选项正确。

45. 田某为在校大学生，以从事研究为由向某工商局提出申请，要求公开该局 2012 年度作出的所有行政处罚决定书，该局拒绝公开。田某不服，向法院起诉。下列哪一说法是正确的？

- A. 因田某不具有申请人资格，拒绝公开合法
- B. 因行政处罚决定为重点公开的政府信息，拒绝公开违法
- C. 田某应先申请复议再向法院起诉
- D. 田某的起诉期限为 3 个月

**【知 识 点】信息公开；起诉期限；复议与诉讼的衔接****【答 案】D**

**【解 析】**《行政诉讼法》第 39 条规定：“公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的，应当在知道作出具体行政行为之日起三个月内提出，法律另有规定的除外。”该案不属于行政复议前置的情形，因此 D 选项正确。

46. 因关某以刻划方式损坏国家保护的文物，公安分局决定对其作出拘留 10 日，罚款 500 元的处罚。关某申请复议，并向该局提出申请、交纳保证金后，该局决定暂缓执行拘留决定。下列哪一说法是正确的？

- A. 关某的行为属于妨害公共安全的行为
- B. 公安分局应告知关某有权要求举行听证
- C. 复议机关只能是公安分局的上一级公安机关
- D. 如复议机关撤销对关某的处罚，公安分局应当及时将收取的保证金退还关某

**【知 识 点】行政拘留的暂缓执行****【答 案】D**

**【解 析】**《治安管理处罚法》第 111 条规定：“行政拘留的处罚决定被撤销，或者行政拘留处罚开始执行的，公安机关收取的保证金应当及时退还交纳人。”因此 D 选项正确。

47. 某公司向规划局交纳了一定费用后获得了该局发放的建设用地规划许可证。刘某的房屋紧邻该许

可规划用地，刘某认为建筑工程完成后将遮挡其房屋采光，向法院起诉请求撤销该许可决定。下列哪一说法是正确的？

- A. 规划局发放许可证不得向某公司收取任何费用
- B. 因刘某不是该许可的利害关系人，规划局审查和决定发放许可证无需听取其意见
- C. 因刘某不是该许可的相对人，不具有原告资格
- D. 因建筑工程尚未建设，刘某权益受侵犯不具有现实性，不具有原告资格

【知 识 点】行政许可不收费

【答 案】A

【解 析】《行政许可法》第 58 条第 1 款规定：“行政机关实施行政许可和对行政许可事项进行监督检查，不得收取任何费用。”因此，A 选项正确。

48. 关于部门规章的权限，下列哪一说法是正确的？

- A. 尚未制定法律、行政法规，对违反管理秩序的行为，可以设定暂扣许可证的行政处罚
- B. 尚未制定法律、行政法规，且属于规章制定部门职权的，可以设定扣押财物的行政强制措施
- C. 可以在上位法设定的行政许可事项范围内，对实施该许可作出具体规定
- D. 可以设定除限制人身自由以外的行政处罚

【知 识 点】部门规章的权限

【答 案】C

【解 析】《行政许可法》第 16 条第 3、4 款规定：“规章可以在上位法设定的行政许可事项范围内，对实施该行政许可作出具体规定。法规、规章对实施上位法设定的行政许可作出的具体规定，不得增设行政许可；对行政许可条件作出的具体规定，不得增设违反上位法的其他条件。”因此，C 选项正确。

49. 某法院以杜某逾期未履行偿债判决为由，先将其房屋查封，后裁定将房屋过户以抵债。杜某认为强制执行超过申请数额而申请国家赔偿，要求赔偿房屋过户损失 30 万元，查封造成屋内财产毁损和丢失 5000 元，误工损失 2000 元，以及精神损失费 1 万元。下列哪一事项属于国家赔偿范围？

- A. 2000 元
- B. 5000 元
- C. 1 万元
- D. 30 万元

【知 识 点】国家赔偿的范围

【答 案】B

【解 析】《国家赔偿法》第 36 条规定：“侵犯公民、法人和其他组织的财产权造成损害的，按照下列规定处理：……（二）查封、扣押、冻结财产的，解除对财产的查封、扣押、冻结，造成财产损坏或者灭失的，依照本条第三项、第四项的规定赔偿；……（四）应当返还的财产灭失的，给付相应的赔偿金；（五）财产已经拍卖或者变卖的，给付拍卖或者变卖所得的价款；变卖的价款明显低于财产价值的，应当支付相应的赔偿金；”因此，B 选项正确。

50. 甲市乙区政府决定征收某村集体土地 100 亩。该村 50 户村民不服，申请行政复议。下列哪一说法是错误的？

- A. 申请复议的期限为 30 日
- B. 村民应推选 1 至 5 名代表参加复议
- C. 甲市政府为复议机关
- D. 如要求申请人补正申请材料，应在收到复议申请之日起 5 日内书面通知申请人

【知 识 点】复议期限、复议机关

【答 案】A

【解 析】《行政复议法》第 9 条第 1 款规定：“公民、法人或者其他组织认为具体行政行为侵犯其合法权益的，可以自知道该具体行政行为之日起六十日内提出行政复议申请；但是法律规定的申请期限

超过六十日的除外。”因此，申请复议的期限至少为 60 日，A 选项错误。

**二、多项选择题。每题所设选项中至少有两个正确答案，多选、少选、错选或不选均不得分。本部分含 51—85 题，每题 2 分，共 70 分。**

51. 关于不作为犯罪，下列哪些选项是正确的？

- A. 船工甲见乙落水，救其上船后发现其是仇人，又将其推到水中，致其溺亡。甲的行为成立不作为犯罪
- B. 甲为县公安局局长，妻子乙为县税务局副局长。乙在家收受贿赂时，甲知情却不予制止。甲的行为不属于不作为的帮助，不成立受贿罪共犯
- C. 甲意外将 6 岁幼童撞入河中。甲欲施救，乙劝阻，甲便未救助，致幼童溺亡。因只有甲有救助义务，乙的行为不成立犯罪
- D. 甲将弃婴乙抱回家中，抚养多日后感觉麻烦，便于夜间将乙放到菜市场门口，期待次日晨被人抱走抚养，但乙被冻死。甲成立不作为犯罪

【知 识 点】不作为

【答 案】BD

【解 析】A 项，船工甲的行为构成作为的故意杀人罪。C 项乙的劝阻行为与甲不施救的行为相结合，造成 6 岁幼童死亡的结果的发生，二人系不作为的故意杀人罪的共犯。因此，本题答案为 BD。

52. 关于因果关系的认定，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲、乙无意思联络，同时分别向丙开枪，均未击中要害，因两个伤口同时出血，丙失血过多死亡。甲、乙的行为与丙的死亡之间具有因果关系
- B. 甲等多人深夜追杀乙，乙被迫跑到高速公路上时被汽车撞死。甲等多人的行为与乙的死亡之间具有因果关系
- C. 甲将妇女乙强拉上车，在高速公路上欲猥亵乙，乙在挣扎中被甩出车外，后车躲闪不及将乙轧死。甲的行为与乙的死亡之间具有因果关系
- D. 甲对乙的住宅放火，乙为救出婴儿冲入住宅被烧死。乙的死亡由其冒险行为造成，与甲的放火行为之间没有因果关系

【知 识 点】因果关系的介入因素

【答 案】ABC

【解 析】被告人实施的行为，导致被害人不得不或者几乎必然实施介入行为的，或者被害人实施的介入行为具有通常性的，即使该介入行为具有高度危险，也应当认定为被告人的行为与被害人死亡结果之间具有因果关系。D 选项中甲到乙的住宅放火，乙必然通常会冲进火场救助婴儿，乙自身的冒险行为不足以中断因果关系。因此，D 选项错误。因此，本题答案为 ABC。

53. 关于犯罪故意、过失与认识错误的认定，下列哪些选项是错误的？

- A. 甲、乙是马戏团演员，甲表演飞刀精准，从未出错。某日甲表演时，乙突然移动身体位置，飞刀掷进乙胸部致其死亡。甲的行为属于意外事件
- B. 甲、乙在路边争执，甲推乙一掌，致其被路过车辆轧死。甲的行为构成故意伤害(致死)罪
- C. 甲见楼下没人，将家中一块木板扔下，不料砸死躲在楼下玩耍的小孩乙。甲的行为属于意外事件
- D. 甲本欲用斧子砍死乙，事实上却拿了铁锤砸死乙。甲的错误属于方法错误，根据法定符合说，应认定为故意杀人既遂

【知 识 点】犯罪故意、过失与认识错误

【答 案】BCD

**【解 析】**B 项错误，甲推乙一掌，主观上对乙的死亡结果并非故意，而是过失，甲成立过失致人死亡罪；C 选项错误，甲将木板从高空抛掷，应当预见自己的行为可能发生危害结果，而凭自己的主观判断楼下没有人，轻信能够避免危害结果的发生，主观存在过失。甲的行为不属于意外事件；D 项错误，刑法上的方法错误，是指由于行为本身的误差，导致行为人所欲攻击的对象与实际受害的对象不一致的情况。甲欲用斧子砍死乙，事实上却拿了铁锤砸死乙，不属于刑法上的方法错误。因此，本题答案为 BCD。

54. 关于故意犯罪形态的认定，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲绑架幼女乙后，向其父勒索财物。乙父佯装不管乙安危，甲只好将乙送回。甲虽未能成功勒索财物，但仍成立绑架罪既遂
- B. 甲抢夺乙价值 1 万元项链时，乙紧抓不放，甲只抢得半条项链。甲逃走 60 余米后，觉得半条项链无用而扔掉。甲的行为未得逞，成立抢夺罪未遂
- C. 乙欲盗汽车，向甲借得盗车钥匙。乙盗车时发现该钥匙不管用，遂用其他工具盗得汽车。乙属于盗窃罪既遂，甲属于盗窃罪未遂
- D. 甲在珠宝柜台偷拿一枚钻戒后迅速逃离，慌乱中在商场内摔倒。保安扶起甲后发现其盗窃行为并将其控制。甲未能离开商场，属于盗窃罪未遂

**【知 识 点】** 犯罪形态

**【答 案】** AC

**【解 析】** 甲抢得半条项链构成抢夺罪的既遂。在既遂后认为项链无用扔掉，是其事后处分赃物的行为，因此 B 选项错误；C 选项，甲乙系盗窃罪的共犯，只是二人在此处的分工不一样，虽然在盗窃的过程中没有使用甲提供的盗车钥匙，但不影响共同犯罪既遂的成立，因此 C 选项错误。正确答案 AC。

55. 关于共同犯罪，下列哪些选项是正确的？

- A. 乙因丙外遇而决意杀之。甲对此不知晓，出于其他原因怂恿乙杀丙。后乙杀害丙。甲不构成故意杀人罪的教唆犯
- B. 乙基于敲诈勒索的故意恐吓丙，在丙交付财物时，知情的甲中途加入帮乙取得财物。甲构成敲诈勒索罪的共犯
- C. 乙、丙在五金店门前互殴，店员甲旁观。乙边打边掏钱向甲买一羊角锤。甲递锤时对乙说“你打伤人可与我无关”。乙用该锤将丙打成重伤。卖羊角锤是甲的正常经营行为，甲不构成故意伤害罪的共犯
- D. 甲极力劝说丈夫乙（国家工作人员）接受丙的贿赂，乙坚决反对，甲自作主张接受该笔贿赂。甲构成受贿罪的间接正犯

**【知 识 点】** 共同犯罪

**【答 案】** AB

**【解 析】** 甲明知乙丙互殴，认识到乙使用羊角锤可能会造成丙受伤的结果，放任这一危害结果的发生。甲乙的故意行为相结合，导致丙的受伤。二人构成故意伤害罪的共犯，C 错误；间接正犯主要有两种情形，一是利用无责任能力人犯罪，二是利用他人过失或者不知情犯罪。在分析刑事案例的过程中，要注意区分教唆犯与间接正犯的区别，在 D 选项之情形，甲为受贿罪的教唆犯，只是甲教唆的对象乙没有犯教唆的罪，D 选项错误。此题正确选项为 AB。

56. 关于想象竞合犯的认定，下列哪些选项是错误的？

- A. 甲向乙购买危险物质，商定 4000 元成交。甲先后将 2000 元现金和 4 克海洛因（折抵现金 2000 元）交乙后收货。甲的行为成立非法买卖危险物质罪与贩卖毒品罪的想象竞合犯，从一重罪论处
- B. 甲女、乙男分手后，甲向乙索要青春补偿费未果，将其骗至别墅，让人看住乙。甲给乙母打电话，

- 声称如不给 30 万元就准备收尸。甲成立非法拘禁罪和绑架罪的想象竞合犯，应以绑架罪论处  
 C. 甲为劫财在乙的茶水中投放 2 小时后起作用的麻醉药，随后离开乙家。2 小时后甲回来，见乙不在（乙喝下该茶水后因事外出），便取走乙 2 万元现金。甲的行为成立抢劫罪与盗窃罪的想象竞合犯  
 D. 国家工作人员甲收受境外组织的 3 万美元后，将国家秘密非法提供给该组织。甲的行为成立受贿罪与为境外非法提供国家秘密罪的想象竞合犯

**【知 识 点】** 想象竞合犯

**【答 案】** ABCD

**【解 析】** A 选项甲将 2000 元交予乙购买危险物质，成立非法买卖危险物质罪，甲以 4 克海洛因折抵 2000 元现金，成立贩卖毒品罪，应当数罪并罚，A 项错误；绑架罪与非法拘禁罪在主观上行为人主观犯意的目的和故意的内容不同。绑架罪的主观动机是勒索钱财或其他非法利益，绑架扣押人质只是实现主观目的手段，而非法拘禁罪主观意图就是为了非法限制他人人身自由。B 选项甲主管上是勒索 40 万，因此，甲仅构成绑架罪，B 选项错误；想象竞合犯是指一个行为触犯了数个罪名的情况。在 C 选项之情形，甲实施了两个行为，一是投放麻药，二是趁乙离开取得了 2 万元的现金，前一个行为是抢劫的着手，后由于出现了意志以外的因素未能得逞（乙离开），导致抢劫罪的未遂。后一个取钱的行为是盗窃的既遂。因此，甲的行为构成抢劫的未遂和盗窃的既遂，应当数罪并罚，C 选项错误。D 选项系法条竞合，非想象竞合。因此，本案的答案为 ABCD。

57. 关于减刑、假释的适用，下列哪些选项是错误的？

- A. 对所有未被判处死刑的犯罪分子，如认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改表现，或者有立功表现的，均可减刑  
 B. 无期徒刑减为有期徒刑的刑期，从裁定被执行之日起计算  
 C. 被宣告缓刑的犯罪分子，不符合“认真遵守监规，接受教育改造”的减刑要件，不能减刑  
 D. 在假释考验期限内犯新罪，假释考验期满后才发现的，不得撤销假释

**【知 识 点】** 减刑、假释的适用

**【答 案】** ABCD

**【解 析】** A 选项“所有”的说法太过绝对，减刑是针对被判处管制、拘役、有期徒刑、无期徒刑的犯罪分子，A 选项错误；B 错误，无期徒刑减为有期徒刑的刑期，从裁定减刑之日起计算；C 选项错误，宣告缓刑的犯罪分子，并不生活在监狱，没有“认真遵守监规，接受教育改造”的要求；D 选项，只要在假释期内犯新罪，即使经过了假释考验期后才发现新罪，也应当撤销假释，按照先减后并的方法实行并罚。综合上述，本题答案为 ABCD。

58. 关于生产、销售伪劣商品罪，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲未经批准进口一批药品销售给医院。虽该药品质量合格，甲的行为仍构成销售假药罪  
 B. 甲大量使用禁用农药种植大豆。甲的行为属于“在生产的食品中掺入有毒、有害的非食品原料”，构成生产有毒、有害食品罪  
 C. 甲将纯净水掺入到工业酒精中，冒充白酒销售。甲的行为不属于“在生产、销售的食品中掺入有毒、有害的非食品原料”，不成立生产、销售有毒、有害食品罪  
 D. 甲利用“地沟油”大量生产“食用油”后销售。因不能查明“地沟油”的具体毒害成分，对甲的行为不能以生产、销售有毒、有害食品罪论处

**【知 识 点】** 生产、销售伪劣商品罪；生产有毒、有害食品罪

**【答 案】** AB

**【解 析】** A 项，生产、销售假药罪中的“假药”，是依照《中华人民共和国药品管理法》的规定属于假药和按假药处理的药品、非药品。未经批准进口的药品，系按假药处理的药品，因此 A 正确；B 项正确；C 选项，甲利用非食品原料生产、制造商品用于销售，成立生产、销售有毒、有害食品罪。C

选项错误；生产、销售有毒、有害食品罪不易查明具体的毒害成分为犯罪构成要件，甲制造地沟油并予以销售的行为已经构成了生产、销售有毒、有害食品罪，D 选项错误。因此，本案选择 AB。

59. 关于侵犯人身权利罪，下列哪些选项是错误的？

- A. 医生甲征得乙(15 周岁)同意，将其肾脏摘出后移植给乙的叔叔丙。甲的行为不成立故意伤害罪
- B. 丈夫甲拒绝扶养因吸毒而缺乏生活能力的妻子乙，致乙死亡。因吸毒行为违法，乙的死亡只能由其本人负责，甲的行为不成立遗弃罪
- C. 乙盗窃甲价值 4000 余元财物，甲向派出所报案被拒后，向县公安局告发乙抢劫价值 4000 余元财物。公安局立案后查明了乙的盗窃事实。对甲的行为不应以诬告陷害罪论处
- D. 成年妇女甲与 13 周岁男孩乙性交，因性交不属于猥亵行为，甲的行为不成立猥亵儿童罪

【知 识 点】故意伤害罪、遗弃罪、猥亵儿童罪

【答 案】ABD

【解 析】A 错误，被害人承诺的法益仅限于轻伤害，不包括重伤害，重伤害的承诺无效。因此，医生甲虽然资讯了未成年人乙的同意，仍然不能阻却其故意伤害罪的成立；B 错误，甲明知道自己妻子没有独立生活能力，同时期负有抚养义务而拒绝抚养，情节恶劣，应当成立遗弃罪；D 猥亵儿童的行为要区别对待：如果儿童为幼女，则男性行为人不具有奸淫的意图，否则构成强奸罪；如果儿童为幼男，妇女对之实施猥亵行为的，则包括性交与性交意图。可见，甲的行为成立猥亵儿童罪，D 选项错误。因此，本题答案为 ABD。

60. 甲潜入他人房间欲盗窃，忽见床上坐起一老妪，哀求其不要拿她的东西。甲不理睬而继续翻找，拿走一条银项链(价值 400 元)。关于本案的分析，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲并未采取足以压制老妪反抗的方法取得财物，不构成抢劫罪
- B. 如认为区分盗窃罪与抢夺罪的关键在于是秘密取得财物还是公然取得财物，则甲的行为属于抢夺行为；如甲作案时携带了凶器，则对甲应以抢劫罪论处
- C. 如采取 B 选项的观点，因甲作案时未携带凶器，也未秘密窃取财物，又不符合抢夺罪“数额较大”的要件，无法以侵犯财产罪追究甲的刑事责任
- D. 如认为盗窃行为并不限于秘密窃取，则甲的行为属于入户盗窃，可按盗窃罪追究甲的刑事责任

【知 识 点】盗窃罪、抢劫罪

【答 案】ABCD

【解 析】A 选项正确，甲在翻找财物的过程中，没有采取暴力、胁迫或者其他方式足以使其不能反抗，即使当场取得了财物，也不能认定为抢劫罪；B 选项正确，如认为区分盗窃罪与抢夺罪的关键在于是秘密取得财物还是公然取得财物，则甲的行为系当面劫取财物的行为，甲的行为系属于抢夺行为。同时，我国刑法明确规定，携带凶器抢夺的，定抢劫罪；C 选项正确；D 选项入户盗窃，必须满足两个条件，一是要求入户目的的非法性，基于合法原因入户，临时起意盗窃的，不是入户盗窃。二是要求满足“户”的范围。甲的行为应当认定为入户盗窃，可按盗窃罪追究刑事责任。因此 D 选项正确。综合上述，正确答案为 ABCD。

61. 关于诈骗罪的理解和认定，下列哪些选项是错误的？

- A. 甲曾借给好友乙 1 万元。乙还款时未要回借条。一年后，甲故意拿借条要乙还款。乙明知但碍于情面，又给甲 1 万元。甲虽获得 1 万元，但不能认定为诈骗既遂
- B. 甲发现乙出国后其房屋无人居住，便伪造房产证，将该房租给丙住了一年，收取租金 2 万元。甲的行为构成诈骗罪
- C. 甲请客(餐费 1 万元)后，发现未带钱，便向餐厅经理谎称送走客人后再付款。经理信以为真，甲趁机逃走。不管怎样理解处分意识，对甲的行为都应以诈骗罪论处

D. 乙花 2 万元向甲购买假币，后发现是一堆白纸。由于购买假币的行为是违法的，乙不是诈骗罪的受害人，甲不成立诈骗罪

【知 识 点】诈骗罪

【答 案】CD

【解 析】A 选项，诈骗罪是指以非法占有为目的，用虚构事实或者隐瞒真相的方法，骗取数额较大的公私财物的行为。乙在甲故意拿借条时交付的 1 万元钱，是碍于自身的情面，不是基于认识错误处分自己的财产，不应当认定甲的行为为诈骗罪，A 选项正确；B 选项，甲伪造房产证，通过虚构事实和隐瞒真相的方式，使丙产生错误的认识，并基于该认识处分了自己的财产，想甲交付租金 2 万元，甲的行为符合诈骗罪的构成要件，B 选项正确；甲消费完后发现自己没有带钱逃走的行为，系民法上的不当得利的行为，不构成诈骗罪；如果其在消费前就知道自己没有钱，又享用了餐厅的服务与食物后又逃单的，就构成诈骗罪。C 选项错误；即使乙购买假币的行为违法，仍然不影响甲诈骗罪的成立，D 选项错误。综合上述，本案的错误选项为 CD。

62. 甲、乙两村因水源发生纠纷。甲村 20 名村民手持铁锹等农具，在两村交界处强行修建引水设施。乙村 18 名村民随即赶到，手持木棍、铁锹等与甲村村民互相谩骂、互扔石块，甲村 3 人被砸成重伤。因警察及时疏导，两村村民才逐渐散去。关于本案，下列哪些选项是正确的？

- A. 村民为争水源而斗殴，符合聚众斗殴罪的主观要件
- B. 不分一般参加斗殴还是积极参加斗殴，甲、乙两村村民均触犯聚众斗殴罪
- C. 因警察及时疏导，两村未发生持械斗殴，属于聚众斗殴未遂
- D. 对扔石块将甲村 3 人砸成重伤的乙村村民，应以故意伤害罪论处

【知 识 点】聚众斗殴罪、故意伤害罪

【答 案】AD

【解 析】聚众斗殴罪，是指为了报复他人、争霸一方或者其他不正当目的，纠集众人成帮结伙地互相进行殴斗，破坏公共秩序的行为。A 选项正确，村民为争水源而斗殴，符合聚众斗殴罪的主观要件；只有聚众斗殴的首要分子和其他积极参加者，才能构成聚众斗殴罪主体。对于一般参加者，只能依治安管理处罚条例追究行政责任，不能构成聚众斗殴罪主体。因此 B 选项错误。甲乙两村村民已经手持木棍、铁锹参与打斗，并有 3 人重伤，已经既遂，C 选项错误。聚众斗殴，致人重伤、死亡的，依照本法第二百三十四条、第二百三十二条的规定定罪处罚。这说明在聚众斗殴活动中，一旦造成他人重伤、死亡的，一律按故意伤害罪、故意杀人罪定罪处罚。这是对犯罪的一种转化型规定。D 选项正确。综合上述，本案正确选项为 AD。

63. 关于受贿相关犯罪的认定，下列哪些选项是正确的？ABCD

- A. 甲知道城建局长张某吸毒，以提供海洛因为条件请其关照工程招标，张某同意。甲中标后，送给张某 50 克海洛因。张某构成受贿罪
- B. 乙系人社局副局长，乙父让乙将不符合社保条件的几名亲戚纳入社保范围后，收受亲戚送来的 3 万元。乙父构成利用影响力受贿罪
- C. 国企退休厂长王某（正处级）利用其影响，让现任厂长帮忙，在本厂推销保险产品后，王某收受保险公司 3 万元。王某不构成受贿罪
- D. 法院院长告知某企业经理赵某“如给法院捐赠 500 万元办公经费，你们那个案件可以胜诉”。该企业胜诉后，给法院单位账户打入 500 万元。应认定法院构成单位受贿

【知 识 点】受贿罪

【答 案】ABCD

【解 析】受贿罪是国家工作人员利用职务上的便利，索取他人财物，或者非法收受他人财物，为他人谋取利益的行为。张某利用职务上的便利，收受海洛因，使得甲工程中标，符合受贿罪的构成要

件，A 选项正确；利用影响力受贿罪是指国家工作人员的近亲属或者其他与该国家工作人员关系密切的人，通过该国家工作人员职务上的行为，或者利用该国家工作人员职权或者地位形成的便利条件，通过其他国家工作人员职务上的行为，为请托人谋取不正当利益，索取请托人财物或者收受请托人财物，数额较大或者有其他较重情节的行为。乙父利用乙人社局副局长的职权，收受他人的 3 万元钱，将不符合社保条件的几名亲戚纳入社保范围，符合利用影响力受贿罪的构成要件。B 选项正确；国家工作人员利用本人职权或地位形成的便利条件，通过其他国家工作人员职务上的行为，为请托人谋取不正当利益，索取请托人财物或者收受请托人财物的，以受贿罪论。王某已经退休，已经不具备国家工作人员的身份，更谈不上利用自己的职权和地位的便利条件为请托人谋取利益，因此，王某不成立斡旋受贿罪，C 选项正确。单位受贿罪，是国家机关、国有公司、企业、事业单位、人民团体，索取、非法收受他人财物，为他人谋取利益，情节严重，或者在经济往来中，在帐外暗中收受各种名义的回手续费的行为。法院院长作为单位的负责人，做出的犯罪行为系单位的整体意志，向请托人索要 500 万元办公经费的行为，系单位受贿罪，D 选项正确。因此，本案的正确答案为 ABCD。

64. 社会主义法治的公平正义，要通过法治的一系列基本原则加以体现。“未经法院依法判决，对任何人都不得确定有罪”是《刑事诉讼法》确立的一项基本原则。关于这一原则，下列哪些说法是正确的？

- A. 明确了定罪权的专属性，法院以外任何机关、团体和个人都无权行使这一权力
- B. 确定被告人有罪需要严格依照法定程序进行
- C. 表明我国刑事诉讼法已经全面认同和确立无罪推定原则
- D. 按照该规定，可以得出疑罪从无的结论

**【知 识 点】** 刑事诉讼法基本原则

**【答 案】** AB

**【解 析】** 根据来胜（《司考一本通——刑事诉讼法》）第二章考点 2 检查权、检察权、审批权由专门机关依法行使，审判由人民法院负责。除法律特别规定的以外，任何机关、团体和个人都无权行使这些权力。故选 AB。

65. 周某采用向计算机植入木马程序的方法窃取齐某的网络游戏账号、密码等信息，将窃取到的相关数据存放在其租用的服务器中，并利用这些数据将齐某游戏账户内的金币、点券等虚拟商品放在第三方网络交易平台上进行售卖，获利 5000 元。下列哪些地区的法院对本案具有管辖权？

- |                |                  |
|----------------|------------------|
| A. 周某计算机所在地    | B. 齐某计算机所在地      |
| C. 周某租用的服务器所在地 | D. 经营该网络游戏的公司所在地 |

**【知 识 点】** 地域管辖

**【答 案】** ABCD

**【解 析】** 《高法解释》第 2 条第 2 款：“针对或者利用计算机网络实施的犯罪，犯罪地包括犯罪行为发生地的网站服务器所在地，网络接入地，网站建立者、管理者所在地，被侵害的计算机信息系统及其管理者所在地，被告人、被害人使用的计算机信息系统所在地，以及被害人财产遭受损失地。”故 ABCD 均当选。

66. 法院审理郑某涉嫌滥用职权犯罪案件，在宣告判决前，检察院发现郑某和张某接受秦某巨款，涉嫌贿赂犯罪。对于新发现犯罪嫌疑人和遗漏罪行的处理，下列哪些做法是正确的？

- A. 法院可以主动将张某、秦某追加为被告人一并审理
- B. 检察院可以补充起诉郑某、张某和秦某的贿赂犯罪
- C. 检察院可以将张某、秦某追加为被告人，要求法院一并审理
- D. 检察院应当撤回起诉，将三名犯罪嫌疑人以两个罪名重新起诉

**【知 识 点】**起诉

**【答 案】**BC

**【解 析】**《高检规则》第 460 条：“在法庭审理过程中，人民法院建议人民检察院补充侦查、补充起诉、追加起诉或者变更起诉的，人民检察院应当审查有关理由，并作出是否补充侦查、补充起诉、追加起诉或者变更起诉的决定。人民检察院不同意的，可以要求人民法院就起诉指控的犯罪事实依法作出裁判。”故 BC 正确。

67. 检察机关审查批准逮捕，下列哪些情形存在时应当讯问犯罪嫌疑人？

- A. 犯罪嫌疑人的供述前后反复且与其他证据矛盾
- B. 犯罪嫌疑人要求向检察机关当面陈述
- C. 侦查机关拘留犯罪嫌疑人 36 小时以后将其送交看守所羁押
- D. 犯罪嫌疑人是聋哑人

**【知 识 点】**讯问犯罪嫌疑人

**【答 案】**ABCD

**【解 析】**《高检规则》第 305 条第 1 款：“侦查监督部门办理审查逮捕案件，可以讯问犯罪嫌疑人；有下列情形之一的，应当讯问犯罪嫌疑人：

- (一) 对是否符合逮捕条件有疑问的；
- (二) 犯罪嫌疑人要求向检察人员当面陈述的；
- (三) 侦查活动可能有重大违法行为的；
- (四) 案情重大疑难复杂的；
- (五) 犯罪嫌疑人系未成年人的；
- (六) 犯罪嫌疑人是盲、聋、哑人或者是尚未完全丧失辨认或者控制自己行为能力的精神病人的。”

故选 ABCD。

68. 在法庭审理过程中，被告人屠某、沈某和证人朱某提出在侦查期间遭到非法取证，要求确认其审前供述或证言不具备证据能力。下列哪些情形下应当根据法律规定排除上述证据？

- A. 将屠某“大”字型吊铐在窗户的铁栏杆上，双脚离地
- B. 对沈某进行引诱，说“讲了就可以回去”
- C. 对沈某进行威胁，说“不讲就把你老婆一起抓进来”
- D. 对朱某进行威胁，说“不配合我们的工作就把你关进来”

**【知 识 点】**证据规则

**【答 案】**AD

**【解 析】**《刑事诉讼法》第 54 条第 1 款规定：“采用刑讯逼供等非法方法收集的犯罪嫌疑人、被告人供述和采用暴力、威胁等非法方法收集的证人证言、被害人陈述，应当予以排除。” B、C 不属于暴力、威胁的范围，故选 AD。

69. 在侦查过程中，下列哪些行为违反我国刑事诉讼法的规定？

- A. 侦查人员拒绝律师讯问时在场的要求
- B. 公安机关变更逮捕措施，没有通知原批准的检察院
- C. 公安机关认为检察院不批准逮捕的决定有错误，提出复议前继续拘留犯罪嫌疑人
- D. 侦查机关未告知犯罪嫌疑人家属指定居所监视居住的理由和处所

**【知 识 点】**侦查

**【答 案】**BC

**【解 析】**《刑事诉讼法》第 94 条规定：“人民法院、人民检察院和公安机关如果发现对犯罪嫌疑

人、被告人采取强制措施不当的，应当及时撤销或者变更。公安机关释放被逮捕的人或者变更逮捕措施的，应当通知原批准的人民检察院。”故 B 错误。《刑事诉讼法》第 90 条规定：“公安机关对人民检察院不批准逮捕的决定，认为有错误的时候，可以要求复议，但是必须将被拘留的人立即释放。”故 C 错误，当选。故选 BC。

70. 被告人徐某为未成年人，法院书记员到其住处送达起诉书副本，徐某及其父母拒绝签收。关于该书记员处理这一问题的做法，下列哪些选项是正确的？

- A. 邀请见证人到场
- B. 在起诉书副本上注明拒收的事由和日期，该书记员和见证人签名或盖章
- C. 采取拍照、录像等方式记录送达过程
- D. 将起诉书副本留在徐某住处

【知 识 点】送达

【答 案】ABCD

【解 析】《高法解释》第 167 条第三款规定：“收件人或者代收人拒绝签收的，送达人可以邀请见证人到场，说明情况，在送达回证上注明拒收的事由和日期，由送达人、见证人签名或者盖章，将诉讼文书留在收件人、代收人的住处或者单位；也可以把诉讼文书留在受送达人的住处，并采用拍照、录像等方式记录送达过程，即视为送达。”故选 ABCD。

71. 李某因琐事将邻居王某打成轻伤。案发后，李某积极赔偿，赔礼道歉，得到王家谅解。如检察院根据双方和解对李某作出不起诉决定，需要同时具备下列哪些条件？

- A. 双方和解具有自愿性、合法性
- B. 李某实施伤害的犯罪情节轻微，不需要判处刑罚
- C. 李某五年以内未曾故意犯罪
- D. 公安机关向检察院提出从宽处理的建议

【知 识 点】刑事和解

【答 案】ABC

【解 析】《刑事诉讼法》277 条：下列公诉案件，犯罪嫌疑人、被告人真诚悔罪、通过向被害人赔偿损失、赔礼道歉等方式获得被害人谅解，被害人自愿和解的，双方当事人可以和解：（一）因民间纠纷引起，涉嫌刑法分则第四章、第五章规定的犯罪案件，可能判处三年有期徒刑以下刑罚的；（二）除渎职犯罪以外的可能判处七年有期徒刑以下刑罚的过失犯罪案件。犯罪嫌疑人、被告人在五年以内曾经故意犯罪的，不适用本章规定的程序。故选 ABC。

72. 检察机关对未成年人童某涉嫌犯罪的案件进行审查后决定附条件不起诉。在考验期间，下列哪些情况下可以对童某撤销不起诉的决定、提起公诉？

- A. 根据新的证据确认童某更改过年龄，在实施涉嫌犯罪行为时已满十八周岁的
- B. 发现决定附条件不起诉以前还有其他犯罪需要追诉的
- C. 违反考察机关有关附条件不起诉的监管规定，情节严重的
- D. 违反治安管理规定，情节严重的

【知 识 点】附条件不起诉

【答 案】ABCD

【解 析】《刑事诉讼法》第 273 条：“被附条件不起诉的未成年犯罪嫌疑人，在考验期内有下列情形之一的，人民检察院应当撤销附条件不起诉的决定，提起公诉：（一）实施新的犯罪或者发现决定附条件不起诉以前还有其他犯罪需要追诉的；（二）违反治安管理规定或者考察机关有关附条件不起诉的监督管理规定，情节严重的。”故选 ABCD。

73. 下列哪些情形下，合议庭成员不承担责任？

- A. 发现了新的无罪证据，合议庭作出的判决被改判的
- B. 合议庭认为审前供述虽非自愿，但能够与其他证据相印证，因此予以采纳，该供述后来被上级法院排除后而改判的
- C. 辩护方提出被告人不在犯罪现场的线索和证据材料，合议庭不予调查，作出有罪判决而被改判无罪的
- D. 合议庭对某一事实的认定以生效的民事判决为依据，后来该民事判决被撤销，导致刑事判决发回重审的

**【知 识 点】**合议庭制度

**【答 案】**ABD

**【解 析】**《最高人民法院关于进一步加强合议庭职责的规定》第 10 条：“合议庭组成人员存在违法审判行为的，应当按照《人民法院审判人员违法审判责任追究办法（试行）》等规定追究相应责任。合议庭审理案件有下列情形之一的，合议庭成员不承担责任：（一）因对法律理解和认识上的偏差而导致案件被改判或者发回重审的；（二）因对案件事实和证据认识上的偏差而导致案件被改判或者发回重审的；（三）因新的证据而导致案件被改判或者发回重审的；（四）因法律修订或者政策调整而导致案件被改判或者发回重审的；（五）因裁判所依据的其他法律文书被撤销或变更而导致案件被改判或者发回重审的；（六）其他依法履行审判职责不应当承担责任的情形。”故选 ABD。

74. 被告人刘某在案件审理期间死亡，法院作出终止审理的裁定。其亲属坚称刘某清白，要求法院作出无罪判决。对于本案的处理，下列哪些选项是正确的？

- A. 应当裁定终止审理
- B. 根据已查明的案件事实和认定的证据，能够确认无罪的，应当判决宣告刘某无罪
- C. 根据刘某亲属要求，应当撤销终止审理的裁定，改判无罪
- D. 根据刘某亲属要求，应当以审判监督程序重新审理该案

**【知 识 点】**宣判

**【答 案】**AB

**【解 析】**《高法解释》第 241 条：“被告人死亡的，应当裁定终止审理；根据已查明的案件事实和认定的证据，能够确认无罪的，应当判决宣告被告人无罪。”

75. 张某因犯故意杀人罪和爆炸罪，一审均被判处死刑立即执行，张某未上诉，检察机关也未抗诉。最高法院经复核后认为，爆炸罪的死刑判决事实不清、证据不足，但故意杀人罪死刑判决认定事实和适用法律正确、量刑适当。关于此案的处理，下列哪些选项是错误的？

- A. 对全案裁定核准死刑
- B. 裁定核准故意杀人罪死刑判决，并对爆炸罪死刑判决予以改判
- C. 裁定核准故意杀人罪死刑判决，并撤销爆炸罪的死刑判决，发回重审
- D. 对全案裁定不予核准，并撤销原判，发回重审

**【知 识 点】**死刑复核

**【答 案】**ABC

**【解 析】**《高法解释》第 351 条第 1 款：“对一人有两罪以上被判处死刑的数罪并罚案件，最高人民法院复核后，认为其中部分犯罪的死刑判决、裁定事实不清、证据不足的，应当对全案裁定不予核准，并撤销原判，发回重新审判；认为其中部分犯罪的死刑判决、裁定认定事实正确，但依法不应当判处死刑的，可以改判，并对其他应当判处死刑的犯罪作出核准死刑的判决。”故错误选项是 ABC。

76. 合法行政是行政法的重要原则。下列哪些做法违反了合法行政要求？

- A. 某规章规定行政机关对行政许可事项进行监督时，不得妨碍被许可人正常的生产经营活动
- B. 行政机关要求行政处罚听证申请人承担组织听证的费用
- C. 行政机关将行政强制措施权委托给另一行政机关行使
- D. 行政机关对行政许可事项进行监督时发现直接关系公共安全、人身健康的重要设备存在安全隐患，责令停止使用和立即改正

【知 识 点】合法行政原则

【答 案】BC

【解 析】《行政许可法》第 58 条第 1 款规定：“行政机关实施行政许可和对行政许可事项进行监督检查，不得收取任何费用。”《行政强制法》第 17 条第 1 款规定：“行政强制措施由法律、法规规定的行政机关在法定职权范围内实施。行政强制措施权不得委托。”B 项行为违反了《行政许可法》，C 项行为违反了《行政强制法》，因此 B、C 为正确选项。

77. 权责一致是行政法的基本要求。下列哪些选项符合权责一致的要求？

- A. 行政机关有权力必有责任
- B. 行政机关作出决定时不得考虑不相关因素
- C. 行政机关行使权力应当依法接受监督
- D. 行政机关依法履行职责，法律、法规应赋予其相应的执法手段

【知 识 点】权责一致原则

【答 案】ACD

【解 析】权责一致，就是指法律赋予行政机关的职权，实际上是赋予行政机关的义务和责任，行政机关必须采取积极的措施和行动依法履行其职责，擅自放弃、不履行其法定职责或违法、不当行使职权，要承担相应的法律责任。权责统一原则的内涵，也可以被概括为：“执法有保障、有权必有责、用权受监督、违法受追究、侵权须赔偿。”由此可知，ACD 正确。

78. 某县政府发布通知，对直接介绍外地企业到本县投资的单位和个人按照投资项目实际到位资金金额的千分之一奖励。经张某引荐，某外地企业到该县投资 500 万元，但县政府拒绝支付奖励金。县政府的行为不违反下列哪些原则或要求？

- A. 比例原则
- B. 行政公开
- C. 程序正当
- D. 权责一致

【知 识 点】行政法基本原则

【答 案】ABCD

【解 析】比例原则是指行政公开原则。除涉及国家秘密和依法受到保护的商业秘密、个人隐私外，行政机关实施行政管理应当公开，以实现公民的知情权。

程序正当性原则是指行政机关的行政行为必须遵循正当程序。主要包括以下方面：“第一，行政公开原则。除涉及国家秘密和依法受到保护的商业秘密、个人隐私外，行政机关实施行政管理应当公开，以实现公民的知情权。第二，公众参与原则。行政机关作出重要规定或者决定，应当听取公民、法人和其他组织的意见。第三，回避原则。行政机关工作人员履行职责，与行政管理相对人有利害关系的应当回避。”权责统一原则的内涵，可以被概括为：“执法有保障、有权必有责、用权受监督、违法受追究、侵权须赔偿。”

综上所知，县政府的行为没有违反以上四个原则，其违反的是诚实信用原则。

79. 孙某为某行政机关的聘任制公务员，双方签订聘任合同。下列哪些说法是正确的？

- A. 对孙某的聘任须按照公务员考试录用程序进行公开招聘
- B. 该机关应按照《公务员法》和聘任合同对孙某进行管理

- C. 对孙某的工资可以按照国家规定实行协议工资  
 D. 如孙某与该机关因履行聘任合同发生争议，可以向人事争议仲裁委员会申请仲裁

**【知 识 点】**聘任制公务员

**【答 案】**BCD

**【解 析】**《公务员法》第 97 条第 1 款规定：“机关聘任公务员，应当按照平等自愿、协商一致的原则，签订书面的聘任合同，确定机关与所聘公务员双方的权利、义务。聘任合同经双方协商一致可以变更或者解除。”第 98 条第 3 款规定：“聘任制公务员按照国家规定实行协议工资制，具体办法由中央公务员主管部门规定。”第 100 条第 4 款规定：“聘任制公务员与所在机关之间因履行聘任合同发生争议的，可以自争议发生之日起六十日内向人事争议仲裁委员会申请仲裁。……”因此，选项 BCD 正确。

80. 某工商分局接举报称肖某超范围经营，经现场调查取证初步认定举报属实，遂扣押与其经营相关物品，制作扣押财物决定及财物清单。关于扣押程序，下列哪些说法是正确的？

- A. 扣押时应当通知肖某到场  
 B. 扣押清单一式二份，由肖某和该工商分局分别保存  
 C. 对扣押物品发生的合理保管费用，由肖某承担  
 D. 该工商分局应当妥善保管扣押的物品

**【知 识 点】**扣押程序

**【答 案】**ABD

**【解 析】**《行政强制法》第 18 条规定：“行政机关实施行政强制措施应当遵守下列规定：……（四）通知当事人到场；”因此 A 项正确。《行政强制法》第 24 条第 3 款规定：“查封、扣押清单一式二份，由当事人和行政机关分别保存。”因此 B 项正确。第 26 条第 1 款规定：“对查封、扣押的场所、设施或者财物，行政机关应当妥善保管，不得使用或者损毁；造成损失的，应当承担赔偿责任。”因此 D 项正确。本题答案为 ABD。

81. 2012 年 9 月，某计划生育委员会以李某、周某二人于 2010 年 7 月违法超生第二胎，作出要求其缴纳社会抚养费 12 万元，逾期不缴纳每月加收千分之二滞纳金的决定。二人不服，向法院起诉。下列哪些说法是正确的？

- A. 加处的滞纳金数额不得超出 12 万元  
 B. 本案为共同诉讼  
 C. 二人的违法行为发生在 2010 年 7 月，到 2012 年 9 月已超过《行政处罚法》规定的追究责任的期限，故决定违法  
 D. 法院不能作出允许少缴或免缴社会抚养费的变更判决

**【知 识 点】**执行罚；共同诉讼；行政处罚

**【答 案】**ABD

**【解 析】**《行政强制法》第 45 条第 2 款规定：“加处罚款或者滞纳金的数额不得超出金钱给付义务的数额。”因此 A 项正确。《行政诉讼法》第 26 条规定：“当事人一方或者双方为二人以上，因同一具体行政行为发生的行政案件，或者因同样的具体行政行为发生的行政案件、人民法院认为可以合并审理的，为共同诉讼。”本案为李、周二人就超生处罚这一行为共同起诉，为共同诉讼，因此 B 项正确。法院只有在行政处罚显失公正时才能作出变更判决，本案计生委的决定并没有显失公正，因此 D 项正确。本题答案为 ABD。

82. 一公司为股份制企业，认为行政机关作出的决定侵犯企业经营自主权，下列哪些主体有权以该公司的名义提起行政诉讼？

- A. 股东      B. 股东大会      C. 股东代表大会      D. 董事会

【知 识 点】原告资格

【答 案】BCD

【解 析】《行诉解释》第 18 条规定：“股份制企业的股东大会、股东代表大会、董事会等认为行政机关作出的具体行政行为侵犯企业经营自主权的，可以企业名义提起诉讼。”因此，BCD 为正确选项。

83. 当事人对下列哪些事项既可以申请行政复议也可以提起行政诉讼？

- A. 行政机关对民事纠纷的调解  
 B. 出入境边防检查机关对外国人采取的遣送出境措施  
 C. 是否征收反倾销税的决定  
 D. 税务机关作出的处罚决定

【知 识 点】复议与诉讼的衔接

【答 案】CD

【解 析】在我国行政复议与行政诉讼的衔接模式主要有以下几种：

1、选择型。我国绝大多数法律法规这么规定。

2、选择兼终局型。主要是《中国出境入境管理办法》。

3、复议前置型。《行政复议法》第 30 条第 1 款规定：“公民、法人或者其他组织认为行政机关的具体行政行为侵犯其已经取得的土地、矿藏、水流、森林、山岭、草原、荒地、滩涂、海域等自然资源的所有权或者使用权的，应当先申请行政复议；对行政复议决定不服的，可以依法向人民法院起诉。”《专利法》第 41 条规定：“国务院专利行政部门设立专利复审委员会。专利申请人对国务院专利行政部门驳回申请的决定不服的，可以自收到通知之日起三个月内，向专利复审委员会请求复审。专利复审委员会复审后，作出决定，并通知专利申请人。专利申请人对专利复审委员会的复审决定不服的，可以自收到通知之日起三个月内向人民法院起诉。”另外，当事人对是否纳税、纳税金额等有争议的也属于复议前置。但是，税务机关作出的处罚决定以及保全措施等不属于复议前置的情形。

4、复议终局型。(1) 被审计单位对审计机关作出的有关财务收支的审计决定不服的，可以依法申请行政复议或者提起行政诉讼。被审计单位对审计机关作出的有关财政收支的审计决定不服的，可以提请审计机关的本级人民政府裁决，本级人民政府的裁决为最终决定。

(2)《中华人民共和国公民出境入境管理法》、《中华人民共和国外国人入境出境管理法》中公安机关作出的处罚。(3) 对国务院部门或者省、自治区、直辖市人民政府的具体行政行为不服的，向作出该具体行政行为的国务院部门或者省、自治区、直辖市人民政府申请行政复议。对行政复议决定不服的，可以向人民法院提起行政诉讼；也可以向国务院申请裁决，国务院依照本法的规定作出最终裁决。(4) 根据国务院或者省、自治区、直辖市人民政府对行政区划的勘定、调整或者征用土地的决定，省、自治区、直辖市人民政府确认土地、矿藏、水流、森林、山岭、草原、荒地、滩涂、海域等自然资源的所有权或者使用权的行政复议决定为最终裁决。综上可知，CD 项属于选择型，为正确答案。

84. 某区规划局以一公司未经批准擅自搭建地面工棚为由，限期自行拆除。该公司逾期未拆除。根据规划局的请求，区政府组织人员将违法建筑拆除，并将拆下的钢板作为建筑垃圾运走。如该公司申请国家赔偿，下列哪些说法是正确的？

- A. 可以向区规划局提出赔偿请求  
 B. 区政府为赔偿义务机关  
 C. 申请国家赔偿之前应先申请确认运走钢板的行为违法  
 D. 应当对自己的主张提供证据

【知 识 点】行政赔偿

【答 案】BD

**【解 析】**《国家赔偿法》第 7 条第 1 款规定：“行政机关及其工作人员行使行政职权侵犯公民、法人和其他组织的合法权益造成损害的，该行政机关为赔偿义务机关。”本案中区政法组织人员拆除违法建筑，为赔偿义务机关，因此 B 项正确。第 15 条第 1 款规定：“人民法院审理行政赔偿案件，赔偿请求人和赔偿义务机关对自己提出的主张，应当提供证据。”因此 D 项正确。本题答案为 BD。

85. 关于具体行政行为的合法性与效力，下列哪些说法是正确的？

- A. 遵守法定程序是具体行政行为合法的必要条件
- B. 无效行政行为可能有多种表现形式，无法完全列举
- C. 因具体行政行为废止致使当事人的合法权益受到损失的，应给予赔偿
- D. 申请行政复议会导致具体行政行为丧失拘束力

**【知 识 点】**行政行为合法性；效力

**【答 案】**AB

**【解 析】**行政行为的合法要件包括：“（1）主体合法。（2）符合行政主体的权限范围。（3）内容合法、适当。（4）符合法定程序。”因此 A 项正确。行政行为的无效主要有：“（1）行政行为具有特别重大的违法情形或具有明显的违法情形；（2）行政主体不明确或明显超越相应行政主体职权的行政行为；（3）行政主体受胁迫作出的行政行为；（4）行政行为的实施将导致犯罪；（5）没有可能实施的行政行为。”无效行政行为表现形式很多，前面只是概括列举，无法完全列举，B 项正确。本题正确答案为 AB。

**三、不定项选择题。每题所设选项中至少有一个正确答案，多选、少选、错选或不选均不得分。本部分含 86—100 题，每题 2 分，共 30 分。**

#### (一)

甲于某晚 9 时驾驶货车在县城主干道超车时，逆行进入对向车道，撞上乙驾驶的小轿车，乙被卡在车内无法动弹，乙车内黄某当场死亡、胡某受重伤。后查明，乙无驾驶资格，事发时略有超速，且未采取有效制动措施。（事实一）

甲驾车逃逸。急救人员 5 分钟后赶到现场，胡某因伤势过重被送医院后死亡。（事实二）

交警对乙车进行切割，试图将乙救出。此时，醉酒后的丙（血液中的酒精含量为 152mg/100ml）与丁各自驾驶摩托车“飙车”经过此路段。（事实三）

丙发现乙车时紧急刹车，摩托车侧翻，猛烈撞向乙车左前门一侧，丙受重伤。20 分钟后，交警将乙抬出车时，发现其已死亡。现无法查明乙被丙撞击前是否已死亡，也无法查明乙被丙撞击前所受创伤是否为致命伤。（事实四）

丁离开现场后，找到无业人员王某，要其假冒飙车者去公安机关投案。（事实五）

王某虽无替丁顶罪的意思，但仍要丁给其 5 万元酬劳，否则不答应丁的要求，丁只好付钱。王某第二天用该款购买 100 克海洛因藏在家中，用于自己吸食。5 天后，丁被司法机关抓获。（事实六）

请回答第 86—91 题。

86. 关于事实一的分析，下列选项错误的是：

- A. 甲违章驾驶，致黄某死亡、胡某重伤，构成交通肇事罪
- B. 甲构成以危险方法危害公共安全罪和交通肇事罪的想象竞合犯
- C. 甲对乙车内人员的死伤，具有概括故意
- D. 乙违反交通运输管理法规，致同车人黄某当场死亡、胡某重伤，构成交通肇事罪

**【知 识 点】**交通肇事罪与以危险方法危害公共安全罪的区别

**【答 案】**BCD

**【解 析】**交通肇事罪与以危险方法危害公共安全罪的区别要点是，如果故意使用驾车撞人的方法，在公共场所故意撞死撞伤多人的，应定以危险方法危害公共安全罪。在本案中，甲违反道路安全法规，

逆行超车，发生一死一重伤的重大交通事故，符合交通肇事罪的构成要件，仅构成交通肇事罪。因此 A 说法正确，B 错误。交通肇事罪是一种过失犯罪，因此甲对乙车内人员的死伤结果主观上是一种过失，非故意，C 说法错误。虽然乙无证驾驶且超速，但是并非是危害结果的主要原因，乙不构成交通肇事罪，D 说法错误。综合上述，本题答案为 BCD。

87. 关于事实二的分析，下列选项正确的是：

- A. 胡某的死亡应归责于甲的肇事行为
- B. 胡某的死亡应归责于甲的逃逸行为
- C. 对甲应适用交通肇事“因逃逸致人死亡”的法定刑
- D. 甲交通肇事后逃逸，如数日后向警方投案如实交待罪行的，成立自首

【知 识 点】交通肇事逃逸、自首

【答 案】AD

【解 析】交通事故发生后 5 分钟急救人员就赶到了现场，可见胡某死亡主要是由于交通事故所致。A 说法正确，B 错误。“因逃逸致人死亡”是指行为人在交通肇事后为逃避法律追究而逃跑，致使被害人得不到救助而死亡的情形。被害人胡某的死亡并非由甲的逃逸行为所致，因此对甲适用交通肇事“因逃逸致人死亡”的法定刑，不符合罪责刑相适应原则，C 说法错误。犯罪以后自动投案，如实供述自己的罪行的，是自首。甲的行为的自首，D 说法正确。综合上述，本题答案为 AD。

88. 关于事实三的定性，下列选项正确的是：

- A. 丙、丁均触犯危险驾驶罪，属于共同犯罪
- B. 丙构成以危险方法危害公共安全罪，丁构成危险驾驶罪
- C. 丙、丁虽构成共同犯罪，但对丙结合事实四应按交通肇事罪定罪处罚，对丁应按危险驾驶罪定罪处罚
- D. 丙、丁未能完成预定的飙车行为，但仍成立犯罪既遂

【知 识 点】危险驾驶罪、共同犯罪、交通肇事罪

【答 案】AD

【解 析】危险驾驶罪是指在道路上驾驶机动车追逐竞驶，情节恶劣的，或者在道路上醉酒驾驶机动车的行为。丙（醉酒）与丁两人驾驶摩托车在道路上“飙车”，符合危险驾驶罪的犯罪构成，二人主观上有共同“飙车”的故意，属于共同犯罪，A 正确，B 错误。危险驾驶罪的主观方面为故意，而交通肇事罪主观为过失，C 说法错误。虽然没有完成飙车行为，但是危险驾驶罪系危险犯，丙丁的行为已经给公共安全造成了一定程度的危险，已经既遂，D 说法正确。综合上述，正确答案为 AD。

89. 关于事实四乙死亡的因果关系的判断，下列选项错误的是：

- A. 甲的行为与乙死亡之间，存在因果关系
- B. 丙的行为与乙死亡之间，存在因果关系
- C. 处置现场的警察的行为与乙死亡之间，存在因果关系
- D. 乙自身的过失行为与本人死亡之间，存在因果关系

【知 识 点】因果关系的介入意思

【答 案】ABCD

【解 析】刑法上的因果关系是指危害结果与危害行为之间的引起与被引起的关系。在本题的题干中提到，无法查明乙被丙撞击前是否已死亡，也无法查明乙被丙撞击前所受创伤是否为致命伤，因此介入因素的大小无法判断，根据“疑罪从无”，无法判断甲、丙的行为与乙的死亡有因果关系，AB 说法错误。警察依法执行职务的行为，不会对乙死亡与否的结果产生影响，不能认定二者存在因果关系，C 说法错误。虽然被害人自身的过失行为对结果的发生起到了轻微的作用，但是结果主要还是由于甲

的不当行为所致，不能认定自身过失与本人死亡存在因果关系，D 说法错误。本案的答案为 ABCD。

90. 关于事实五的定性，下列选项错误的是：

- A. 丁指使王某作伪证，构成妨害作证罪的教唆犯
- B. 丁构成包庇罪的教唆犯
- C. 丁的教唆行为属于教唆未遂，应以未遂犯追究刑事责任
- D. 对丁的妨害作证行为与包庇行为应从一重罪处罚

【知 识 点】妨害作证罪、包庇罪

【答 案】ABCD

【解 析】妨害作证罪，是指以暴力、威胁、贿买等方法阻止证人作证或者指使他人作伪证的行为。丁要求王某去公安机关为其“顶包”，构成妨害作证罪。A 说法错误。犯罪的人教唆他人对自己实施窝藏、包庇行为的，缺乏期待可能性，丁的教唆行为不应当认定为包庇罪的教唆犯。B 说法错误。妨害作证罪系危险犯，C 说法错误。丁的行为仅构成妨害作证罪一罪，D 说法错误。综合上述，本题答案为 ABCD。

91. 关于事实六的定性，下列选项错误的是：

- A. 王某乘人之危索要财物，构成敲诈勒索罪
- B. 丁基于不法原因给付 5 万元，故王某不构成诈骗罪
- C. 王某购买毒品的数量大，为对方贩卖毒品起到了帮助作用，构成贩卖毒品罪的共犯
- D. 王某将毒品藏在家中的行为，不构成窝藏毒品罪

【知 识 点】敲诈勒索罪、诈骗罪、毒品犯罪

【答 案】ABC

【解 析】敲诈勒索罪是指以非法占有为目的，对被害人使用威胁或要挟的方法，强行索要公私财物的行为。王某的行为并没有采取威胁或者要挟的方式，索要财物，他只是以帮助“顶包”为由索取钱财，鉴于他没有“顶包”的意图，他的行为构成诈骗罪，而非敲诈勒索罪，AB 的说法均错误。丁并不知道王某会拿钱去购买毒品，二者没有共同犯罪的故意，因此 C 说法错误。王某自购毒品存放在家中用于吸食的行为不构成窝藏毒品罪，而是非法持有毒品罪，因此 D 说法正确。本题选项为 ABC。

## (二)

迅辉制药股份公司主要生产健骨消痛丸，公司法定代表人陆某指令保管员韩某采用不登记入库、销售人员打白条领取产品的方法销售，逃避缴税 65 万元。迅辉公司及陆某以逃税罪被起诉到法院。请回答第 92—94 题。

92. 可以作为迅辉公司单位犯罪的诉讼代表人的是：

- |              |               |
|--------------|---------------|
| A. 公司法定代表人陆某 | B. 被单位委托的职工王某 |
| C. 保管员韩某     | D. 公司副经理李某    |

【知 识 点】诉讼代表人

【答 案】B

【解 析】《高法解释》第 279 条：被告单位的诉讼代表人，应当是法定代表人或者主要负责人；法定代表人或者主要负责人被指控为单位犯罪直接负责的主管人员或者因客观原因无法出庭的，应当由被告单位委托其他负责人或者职工作为诉讼代表人。但是，有关人员被指控为单位犯罪的其他直接责任人员或者知道案件。

93. 对迅辉公司财产的处置，下列选项正确的是：

- A. 涉及违法所得及其孳息，尚未被追缴的，法院应当追缴

- B. 涉及违法所得及其孳息，尚未被查封、扣押、冻结的，法院应当查封、扣押、冻结  
 C. 为了保证判决的执行，对迅辉公司财产，法院应当先行查封、扣押、冻结  
 D. 如果迅辉公司能够提供担保，对其财产也可以不采取查封、扣押、冻结

**【知 识 点】**执行

**【答 案】** ABD

**【解 析】**《高法解释》第 284 条：被告单位的违法所得及其孳息，尚未被依法追缴或者查封、扣押、冻结的，人民法院应当决定追缴或者查封、扣押、冻结。故 AB 正确。《高法解释》第 285 条：为保证判决的执行，人民法院可以先行查封、扣押、冻结被告单位的财产，或者由被告单位提出担保。C 错误，是“可以”而不是“应当”。D 正确。故选 ABD。

94. 如迅辉公司在案件审理期间发生下列变故，法院的做法正确的是：

- A. 公司被撤销，不能免除单位和单位主管人员的刑事责任  
 B. 公司被注销，对单位不再追诉，对主管人员继续审理  
 C. 公司被合并，仍应将迅辉公司列为被告单位，并以其在新单位的财产范围承担责任  
 D. 公司被分立，应将分立后的单位列为被告单位，并以迅辉公司在新单位的财产范围承担责任

**【知 识 点】**审理

**【答 案】** BC

**【解 析】**《高法解释》第 287 条：“审判期间，被告单位合并、分立的，应当将原单位列为被告单位，并注明合并、分立情况。对被告单位所判处的罚金以其在新单位的财产及收益为限。”故 C 正确，D 错误。《高法解释》第 286 条：审判期间，被告单位被撤销、注销、吊销营业执照或者宣告破产的，对单位犯罪直接负责的主管人员和其他直接责任人员应当继续审理。B 正确，A 错误。故选 BC。

### (三)

张一、李二、王三因口角与赵四发生斗殴，赵四因伤势过重死亡。其中张一系未成年人，王三情节轻微未被起诉，李二在一审开庭前意外死亡。

请回答第 95—96 题。

95. 本案依法负有民事赔偿责任的人是：

- |            |                 |
|------------|-----------------|
| A. 张一、李二   | B. 张一父母、李二父母    |
| C. 张一父母、王三 | D. 张一父母、李二父母、王三 |

**【知 识 点】**附带民事诉讼

**【答 案】** D

**【解 析】**《高法解释》第 143 条：“附带民事诉讼中依法负有赔偿责任的人包括：（一）刑事被告人以及未被追究刑事责任的其他共同侵害人；（二）刑事被告人的监护人；（三）死刑罪犯的遗产继承人；（四）共同犯罪案件中，案件审结前死亡的被告人的遗产继承人；（五）对被害人的物质损失依法应当承担赔偿责任的其他单位和个人。附带民事诉讼被告人的亲友自愿代为赔偿的，应当准许。”本案中由于张一是未成年人，所以张一的监护人，其父母负有赔偿义务。由于李二在开庭前死亡，所以其没有赔偿义务，但是其遗产继承人父母有赔偿义务。王三在本案中属于违背追究刑事责任的其他共同侵害人，所以也有赔偿义务，故本题应当选 D。

96. 在一审过程中，如果发生附带民事诉讼原、被告当事人不到庭情形，法院的下列做法正确的是：

- A. 赵四父母经传唤，无正当理由不到庭，法庭应当择期审理  
 B. 赵四父母到庭后未经法庭许可中途退庭，法庭应当按撤诉处理  
 C. 王三经传唤，无正当理由不到庭，法庭应当采取强制手段强制其到庭  
 D. 李二父母未经法庭许可中途退庭，就附带民事诉讼部分，法庭应当缺席判决

**【知 识 点】**附带民事诉讼

**【答 案】**B

**【解 析】**《高法解释》第 158 条：“附带民事诉讼原告人经传唤，无正当理由拒不到庭，或者未经法庭许可中途退庭的，应当按撤诉处理。刑事被告人以外的附带民事诉讼被告人经传唤，无正当理由拒不到庭，或者未经法庭许可中途退庭的，附带民事部分可以缺席判决。”故选 B。

#### (四)

市林业局接到关于孙某毁林采矿的举报，遂致函当地县政府，要求调查。县政府召开专题会议形成会议纪要：由县林业局、矿产资源管理局与安监局负责调查处理。经调查并与孙某沟通，三部门形成处理意见：要求孙某合法开采，如发现有毁林或安全事故，将依法查处。再次接到举报后，三部门共同发出责令孙某立即停止违法开采，对被破坏的生态进行整治的通知。

请回答第 97—98 题。

97. 责令孙某立即停止违法开采的性质是：

- A. 行政处罚
- B. 行政强制措施
- C. 行政征收
- D. 行政强制执行

**【知 识 点】**行政强制措施的含义

**【答 案】**B

**【解 析】**《行政强制法》第 2 条第 2 款规定：“行政强制措施，是指行政机关在行政管理过程中，为制止违法行为、防止证据损毁、避免危害发生、控制危险扩大等情形，依法对公民的人身自由实施暂时性限制，或者对公民、法人或者其他组织的财物实施暂时性控制的行为。”责令孙某立即停止开采是为了防止孙某继续毁林或发生安全事故，避免危害发生，因此 B 项正确。

98. 就上述事件中的行为的属性及是否属于行政诉讼受案范围，下列说法正确的是：

- A. 市林业局的致函不具有可诉性
- B. 县政府的会议纪要具有可诉性
- C. 三部门的处理意见是行政合同行为
- D. 三部门的通知具有可诉性

**【知 识 点】**行政诉讼受案范围

**【答 案】**AD

**【解 析】**《行诉解释》第 1 条第 2 款规定：“公民、法人或者其他组织对下列行为不服提起诉讼的，不属于人民法院行政诉讼的受案范围：……（六）对公民、法人或者其他组织权利义务不产生实际影响的行为。”市林业局的致函没有对相对人没有实质影响，因此不具有可诉性，A 项正确。三部门的通知是针对孙某作出的行政强制措施，对其权利产生了实质影响，因此具有可诉性，D 项正确。本题正确答案为 AD。

99. 甲市某县公安局以李某涉嫌盗窃罪为由将其刑事拘留，经县检察院批准逮捕，县法院判处李某有期徒刑 6 年，李某上诉，甲市中级法院改判无罪。李某被释放后申请国家赔偿，赔偿义务机关拒绝赔偿，李某向甲市中级法院赔偿委员会申请作出赔偿决定。下列选项正确的是：

- A. 赔偿义务机关拒绝赔偿的，应书面通知李某并说明不予赔偿的理由
- B. 李某向甲市中级法院赔偿委员会申请作出赔偿决定前，应当先向甲市检察院申请复议
- C. 对李某申请赔偿案件，甲市中级法院赔偿委员会可指定一名审判员审理和作出决定
- D. 如甲市中级法院赔偿委员会作出赔偿决定，赔偿义务机关认为确有错误的，可以向该省高级法院赔偿委员会提出申诉

**【知 识 点】**司法赔偿

**【答 案】**AD

**【解 析】**《国家赔偿法》第 23 条第 3 款规定：“赔偿义务机关决定不予赔偿的，应当自作出决定之日起十日内书面通知赔偿请求人，并说明不予赔偿的理由。”因此 A 项正确。第 30 条第 1 款规定：“赔偿请求人或者赔偿义务机关对赔偿委员会作出的决定，认为确有错误的，可以向上一级人民法院赔偿委员会提出申诉。”本案中甲市中级法院的上级法院为省高院，因此 D 项正确。本题正确答案为 AD。

100. 村民甲、乙因自留地使用权发生争议，乡政府作出处理决定，认定使用权归属甲。乙不服向县政府申请复议，县政府以甲乙二人争议属于农村土地承包经营纠纷，乡政府无权作出处理决定为由，撤销乡政府的决定。甲不服向法院起诉。下列说法正确的是：

- A. 县政府撤销乡政府决定的同时应当确定系争土地权属
- B. 甲的代理人的授权委托书应当载明委托事项和具体权限
- C. 本案被告为县政府
- D. 乙与乡政府为本案的第三人

**【知 识 点】**行政诉讼参加人

**【答 案】**BC

**【解 析】**《行诉解释》第 25 条第 1 款规定：“当事人委托诉讼代理人，应当向人民法院提交由委托人签名或者盖章的授权委托书。委托书应当载明委托事项和具体权限。”因此 B 项正确。《行政诉讼法》第 25 条第 2 款规定：“经复议的案件，复议机关决定维持原具体行政行为的，作出原具体行政行为的行政机关是被告；复议机关改变原具体行政行为的，复议机关是被告。”本案中县政府撤销了乡政府的决定，因此县政府为被告，C 项正确。本题答案为 BC。