

2014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. 关于公平正义理念与罪刑相适应原则的关系，下列哪一选项是错误的？

- A. 公平正义是人类社会的共同理想，罪刑相适应原则与公平正义相吻合
- B. 公平正义与罪刑相适应原则都要求在法律实施中坚持以事实为根据、以法律为准绳
- C. 根据案件特殊情况，为做到罪刑相适应，促进公平正义，可由最高法院授权下级法院，在法定刑以下判处刑罚
- D. 公平正义的实现需要正确处理法理与情理的关系，罪刑相适应原则要求做到罪刑均衡与刑罚个别化，二者并不矛盾

【知识点】社会主义法治理念；罪刑法定

【答案】C

【解析】罪刑法定的要求之一是约束司法权，不得在法定幅度以外定罪量刑。根据现行法，如需要在法定刑以下处罚，应当由最高法核准而非授权。

2. 甲怀疑医院救治不力致其母死亡，遂在医院设灵堂、烧纸钱，向医院讨说法。结合社会主义法治理念和刑法规定，下列哪一看法是错误的？

- A. 执法为民与服务大局的理念要求严厉打击涉医违法犯罪，对社会影响恶劣的涉医犯罪行为，要依法从严惩处
- B. 甲属于起哄闹事，只有造成医院的秩序严重混乱的，才构成寻衅滋事罪
- C. 如甲母的死亡确系医院救治不力所致，则不能轻易将甲的行为认定为寻衅滋事罪
- D. 如以寻衅滋事罪判处甲有期徒刑3年、缓刑3年，为有效维护医疗秩序，法院可同时发布禁止令，禁止甲1年内出入医疗机构

【知识点】缓刑

【答案】D

【解析】甲以寻衅滋事罪被判三年有期徒刑，可以适用缓刑，也可禁止其出入相关场所。但根据刑法第72条，宣告缓刑，可以根据犯罪情况，同时禁止犯罪分子在缓刑考验期限内从事特定活动，进入特定区域、场所，接触特定的人。所以禁止令应当覆盖整个考验期3年，D错误。

3. 关于刑法用语的解释，下列哪一选项是正确的？

- A. 按照体系解释，刑法分则中的“买卖”一词，均指购买并卖出；单纯的购买或者出售，不属于“买卖”
- B. 按照同类解释规则，对于刑法分则条文在列举具体要素后使用的“等”、“其他”用语，应按照所列举的内容、性质进行同类解释
- C. 将明知是捏造的损害他人名誉的事实，在信息网络上散布的行为，认定为“捏造事实诽谤他人”，属于当然解释
- D. 将盗窃骨灰的行为认定为盗窃“尸体”，属于扩大解释

【知识点】同类解释

【答案】B

【解析】同类解释是指对于刑法中没有穷尽列举的条文，如需适用，应当与已列举的内容具有相同的性质、特征。

4. 关于构成要件要素，下列哪一选项是错误的？

- A. 传播淫秽物品罪中的“淫秽物品”是规范的构成要件要素、客观的构成要件要素

- B. 签订、履行合同失职被骗罪中的“签订、履行”是记述的构成要件要素、积极的构成要件要素
C. “被害人基于认识错误处分财产”是诈骗罪中的客观的构成要件要素、不成文的构成要件要素
D. “国家工作人员”是受贿罪的主体要素、规范的构成要件要素、主观的构成要件要素

【知识点】犯罪构成；规范的构成要件

【答案】D

【解析】国家工作人员是受贿罪的主体要素；其判断不因人而异，因此是记述的构成要件；其不基于当事人主观判断，因此是客观的构成要件。

5. 关于不作为犯罪的判断，下列哪一选项是错误的？

- A. 小偷翻墙入院行窃，被护院的藏獒围攻。主人甲认为小偷活该，任凭藏獒撕咬，小偷被咬死。甲成立不作为犯罪
B. 乙杀丙，见丙痛苦不堪，心生悔意，欲将丙送医。路人甲劝阻乙救助丙，乙遂离开，丙死亡。甲成立不作为犯罪的教唆犯
C. 甲看见儿子乙（8周岁）正掐住丙（3周岁）的脖子，因忙于炒菜，便未理会。等炒完菜，甲发现丙已窒息死亡。甲不成立不作为犯罪
D. 甲见有人掉入偏僻之地的深井，找来绳子救人，将绳子的一头扔至井底后，发现井下的是仇人乙，便放弃拉绳子，乙因无人救助死亡。甲不成立不作为犯罪

【知识点】不作为犯罪

【答案】C

【解析】甲对于儿子乙负有监护的义务，看到乙进行犯罪行为应当予以制止，未能制止则构成不作为犯罪。

6. 关于因果关系的判断，下列哪一选项是正确的？

- A. 甲伤害乙后，警察赶到。在警察将乙送医途中，车辆出现故障，致乙长时间得不到救助而亡。甲的行为与乙的死亡具有因果关系
B. 甲违规将行人丙撞成轻伤，丙昏倒在路中央，甲驾车逃窜。1分钟后，超速驾驶的乙发现丙时已来不及刹车，将丙轧死。甲的行为与丙的死亡没有因果关系
C. 甲以杀人故意向乙开枪，但由于不可预见的原因导致丙中弹身亡。甲的行为与丙的死亡没有因果关系
D. 甲向乙的茶水投毒，重病的乙喝了茶水后感觉更加难受，自杀身亡。甲的行为与乙的死亡没有因果关系

【知识点】因果关系

【答案】D

【解析】乙的死亡是由其自杀导致，而其自杀行为与甲投毒行为间的联系不符合通常生活判断，不构成因果关系，因此甲的投毒行为与乙的死亡间的因果关系发生了中断。

7. 关于事实认识错误，下列哪一选项是正确的？

- A. 甲本欲电话诈骗乙，但拨错了号码，对接听电话的丙实施了诈骗，骗取丙大量财物。甲的行为属于对象错误，成立诈骗既遂
B. 甲本欲枪杀乙，但由于未能瞄准，将乙身旁的丙杀死。无论根据什么学说，甲的行为都成立故意杀人既遂
C. 事前的故意属于抽象的事实认识错误，按照法定符合说，应按犯罪既遂处理
D. 甲将吴某的照片交给乙，让乙杀吴，但乙误将王某当成吴某予以杀害。乙是对象错误，按照教唆犯从属于实行犯的原理，甲也是对象错误

【知识点】事实认识错误

【答案】A

【解 析】甲所犯罪的对象因为播错号码而从乙变为了丙，属于具体对象错误。根据法定符合说，具体对象错误不影响其犯罪既遂的成立。

8. 甲深夜盗窃 5 万元财物，在离现场 1 公里的偏僻路段遇到乙。乙见甲形迹可疑，紧拽住甲，要甲给 5000 元才能走，否则就报警。甲见无法脱身，顺手一拳打中乙左眼，致其眼部受到轻伤，甲乘机离去。关于甲伤害乙的行为定性，下列哪一选项是正确的？

- A. 构成转化型抢劫罪
- B. 构成故意伤害罪
- C. 属于正当防卫，不构成犯罪
- D. 系过失致人轻伤，不构成犯罪

【知识点】正当防卫

【答 案】C

【解 析】正当防卫要求行为人为保护个人、集体、国家的财产免受正在进行的不法侵害，而对危害对象实施的防卫行为。乙的行为构成敲诈勒索，甲为了保护其财产对乙实施的伤害行为没有超过防卫限度，构成正当防卫。

9. 甲架好枪支准备杀乙，见已患绝症的乙踉跄走来，顿觉可怜，认为已无杀害必要。甲收起枪支，但不小心触动扳机，乙中弹死亡。关于甲的行为定性，下列哪一选项是正确的？

- A. 仅构成故意杀人罪（既遂）
- B. 仅构成过失致人死亡罪
- C. 构成故意杀人罪（中止）、过失致人死亡罪
- D. 构成故意杀人罪（未遂）、过失致人死亡罪

【知识点】故意杀人罪、过失致人死亡罪、数罪并罚

【答 案】C

【解 析】甲出于自己的意志主动放弃杀害乙的行为，构成故意杀人罪的犯罪中止；之后不小心触动扳机，此时已经无杀害的故意，因此构成过失致人死亡罪。行为并不具有一罪情形，因此两罪并罚。

10. 关于共同犯罪的论述，下列哪一选项是正确的？

- A. 无责任能力者与有责任能力者共同实施危害行为的，有责任能力者均为间接正犯
- B. 持不同犯罪故意的人共同实施危害行为的，不可能成立共同犯罪
- C. 在片面的对向犯中，双方都成立共同犯罪
- D. 共同犯罪是指二人以上共同故意犯罪，但不能据此否认片面的共犯

【知识点】共同犯罪

【答 案】D

【解 析】根据刑法第 25 条，共同犯罪是指二人以上共同故意犯罪。传统理论要求共同犯罪需要具备共同的意思联络，有新观点认为成立片面的共犯，即并不需要双方意思联络即可成立共犯。

11. 甲因在学校饭堂投毒被判处 8 年有期徒刑。服刑期间，甲认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改表现。关于甲的假释，下列哪一说法是正确的？

- A. 可否假释，由检察机关决定
- B. 可否假释，由执行机关决定
- C. 服刑 4 年以上才可假释
- D. 不得假释

【知识点】假释

【答 案】C

【解 析】根据刑法第 81 条，被判处有期徒刑的犯罪分子，执行原判刑期二分之一以上……如果认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改表现，没有再犯罪的危险的，可以假释。甲被判 8 年有期徒刑，因此至少应当服刑四年才可假释。

12. 甲（民营企业销售经理）因合同诈骗罪被捕。在侦查期间，甲主动供述曾向国家工作人员乙行贿9万元，司法机关遂对乙进行追诉。后查明，甲的行为属于单位行贿，行贿数额尚未达到单位行贿罪的定罪标准。甲的主动供述构成下列哪一量刑情节？

- A. 坦白
- B. 立功
- C. 自首
- D. 准自首

【知识点】立功、自首

【答案】B

【解析】根据刑法第68条，犯罪分子有揭发他人犯罪行为，查证属实的……可以从轻或者减轻处罚。甲的供述未被追诉不构成自首，但其揭发乙受贿的事实属于立功。

13. 乙（15周岁）在乡村公路驾驶机动车时过失将吴某撞成重伤。乙正要下车救人，坐在车上的甲（乙父）说：“别下车！前面来了许多村民，下车会有麻烦。”乙便驾车逃走，吴某因流血过多而亡。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 因乙不成立交通肇事罪，甲也不成立交通肇事罪
- B. 对甲应按交通肇事罪的间接正犯论处
- C. 根据司法实践，对甲应以交通肇事罪论处
- D. 根据刑法规定，甲、乙均不成立犯罪

【知识点】交通肇事罪

【答案】C

【解析】根据《最高人民法院关于审理交通肇事刑事案件具体应用法律若干问题的解释》第5条，交通肇事后，单位主管人员、机动车辆所有人、承包人或者乘车人指示肇事人逃逸，致使被害人因得不到救助而死亡的，以交通肇事罪的共犯论处。甲指示乙逃逸致使吴某死亡，以交通肇事罪共犯论处，选C。

14. 关于破坏社会主义市场经济秩序罪的认定，下列哪一选项是错误的？

- A. 采用运输方式将大量假币运到国外的，应以走私假币罪定罪量刑
- B. 以暴力、胁迫手段强迫他人借贷，情节严重的，触犯强迫交易罪
- C. 未经批准，擅自发行、销售彩票的，应以非法经营罪定罪处罚
- D. 为项目筹集资金，向亲戚宣称有高息理财产品，以委托理财方式吸收10名亲戚300万元资金的，构成非法吸收公众存款罪

【知识点】非法吸收公众存款罪

【答案】D

【解析】根据《最高人民法院关于审理非法集资刑事案件具体应用法律若干问题的解释》第1条，未向社会公开宣传，在亲友或者单位内部针对特定对象吸收资金的，不属于非法吸收或者变相吸收公众存款。因此D错。

15. 关于故意杀人罪、故意伤害罪的判断，下列哪一选项是正确的？

- A. 甲的父亲乙身患绝症，痛苦不堪。甲根据乙的请求，给乙注射过量镇定剂致乙死亡。乙的同意是真实的，对甲的行为不应以故意杀人罪论处
- B. 甲因口角，捅乙数刀，乙死亡。如甲不顾乙的死伤，则应按实际造成的死亡结果认定甲构成故意杀人罪，因为死亡与伤害结果都在甲的犯意之内
- C. 甲谎称乙的女儿丙需要移植肾脏，让乙捐肾给丙。乙同意，但甲将乙的肾脏摘出后移植给丁。因乙同意捐献肾脏，甲的行为不成立故意伤害罪
- D. 甲征得乙（17周岁）的同意，将乙的左肾摘出，移植给乙崇拜的歌星。乙的同意有效，甲的行为不成立故意伤害罪

【知识点】故意杀人罪、故意伤害罪

【答案】B

【解析】甲用刀捅乙数刀，应当认定甲对于乙有伤害的故意，不排除有杀人的故意，因此按照犯罪结果判定故意杀人罪。

16. 甲男（15周岁）与乙女（16周岁）因缺钱，共同绑架富商之子丙，成功索得50万元赎金。甲担心丙将来可能认出他们，提议杀丙，乙同意。乙给甲一根绳子，甲用绳子勒死丙。关于本案的分析，下列哪一选项是错误的？

- A. 甲、乙均触犯故意杀人罪，因而对故意杀人罪成立共同犯罪
- B. 甲、乙均触犯故意杀人罪，对甲以故意杀人罪论处，但对乙应以绑架罪论处
- C. 丙系死于甲之手，乙未杀害丙，故对乙虽以绑架罪定罪，但对乙不能适用“杀害被绑架人”的规定
- D. 对甲以故意杀人罪论处，对乙以绑架罪论处，与二人成立故意杀人罪的共同犯罪并不矛盾

【知识点】刑事责任年龄、共同犯罪

【答案】C

【解析】乙虽然没有亲自杀害丙，但与甲构成杀害丙的共同意思表示，属于杀人行为的共同犯罪。在违法性构成要件的讨论层面，不仅构成绑架罪，而且应当适用“杀害被绑架人”的规定。

17. 公司保安甲在休假期间，以“第二天晚上要去医院看望病人”为由，欺骗保安乙，成功和乙换岗。当晚，甲将其看管的公司仓库内价值5万元的财物运走变卖。甲的行为构成下列哪一犯罪？

- A. 盗窃罪
- B. 诈骗罪
- C. 职务侵占罪
- D. 侵占罪

【知识点】职务侵占罪

【答案】C

【解析】甲是公司保安，并且与乙换岗，因此属于利用职务之便侵占公司财产，构成职务侵占罪。

18. 乙（16周岁）进城打工，用人单位要求乙提供银行卡号以便发放工资。乙忘带身份证，借用老乡甲的身份证以甲的名义办理了银行卡。乙将银行卡号提供给用人单位后，请甲保管银行卡。数月后，甲持该卡到银行柜台办理密码挂失，取出1万余元现金，拒不退还。甲的行为构成下列哪一犯罪？

- A. 信用卡诈骗罪
- B. 诈骗罪
- C. 盗窃罪（间接正犯）
- D. 侵占罪

【知识点】侵占罪

【答案】D

【解析】根据刑法第270条，将代为保管的他人财物非法占为己有，数额巨大，拒不退还……。甲非法将乙托付代为保管的1万元占为己有，且数额巨大，拒不退还，构成侵占罪。

19. 乙购物后，将购物小票随手扔在超市门口。甲捡到小票，立即拦住乙说：“你怎么把我购买的东西拿走？”乙莫名其妙，甲便向乙出示小票，两人发生争执。适逢交警丙路过，乙请丙判断是非，丙让乙将商品还给甲，有口难辩的乙只好照办。关于本案的分析（不考虑数额），下列哪一选项是错误的？

- A. 如认为交警丙没有处分权限，则甲的行为不成立诈骗罪
- B. 如认为盗窃必须表现为秘密窃取，则甲的行为不成立盗窃罪
- C. 如认为抢夺必须表现为乘人不备公然夺取，则甲的行为不成立抢夺罪
- D. 甲虽未实施恐吓行为，但如乙心生恐惧而交出商品的，甲的行为构成敲诈勒索罪

【知识点】敲诈勒索罪

【答案】D

【解析】敲诈勒索罪的手段限于轻微暴力或者胁迫手段，如果没有暴力或者胁迫行为，虽然被害人人心生恐惧，但不构成敲诈勒索罪。

20. 首要分子甲通过手机指令所有参与者“和对方打斗时，下手重一点”。在聚众斗殴过程中，被害人被谁的行为重伤致死这一关键事实已无法查明。关于本案的分析，下列哪一选项是正确的？

- A. 对甲应以故意杀人罪定罪量刑
- B. 甲是教唆犯，未参与打斗，应认定为从犯
- C. 所有在现场斗殴者都构成故意杀人罪
- D. 对积极参加者按故意杀人罪定罪，对其他参加者按聚众斗殴罪定罪

【知识点】首要分子

【答案】A

【解析】根据刑法第 26 条，对组织、领导犯罪集团的首要分子，按照集团所犯的全部罪行处罚。此处甲领导的聚众斗殴集团造成了被害人重伤致死的结果，甲应当按照转化为故意杀人罪处罚。

21. 交警甲和无业人员乙勾结，让乙告知超载司机“只交罚款一半的钱，即可优先通行”；司机交钱后，乙将交钱司机的车号报给甲，由在高速路口执勤的甲放行。二人利用此法共得 32 万元，乙留下 10 万元，余款归甲。关于本案的分析，下列哪一选项是错误的？

- A. 甲、乙构成受贿罪共犯
- B. 甲、乙构成贪污罪共犯
- C. 甲、乙构成滥用职权罪共犯
- D. 乙的受贿数额是 32 万元

【知识点】受贿罪；滥用职权罪；共同犯罪

【答案】B

【解析】甲作为交警，是国家工作人员。甲、乙利用甲的公务之便，侵犯的并不是国有财产（尚未进入国库或者将要进入国库），因此不构成贪污罪。

22. 社会主义法治公平正义的实现，应当高度重视程序的约束作用，避免法治活动的任意性和随意化。据此，下列哪一说法是正确的？

- A. 程序公正是实体公正的保障，只要程序公正就能实现实体公正
- B. 刑事程序的公开与透明有助于发挥程序的约束作用
- C. 为实现程序的约束作用，违反法定程序收集的证据均应予以排除
- D. 对复杂程度不同的案件进行程序上的繁简分流会限制程序的约束作用

【知识点】社会主义法治理念；刑事诉讼法的程序价值

【答案】B

【解析】刑事诉讼法作为程序法，自身具有公开和透明的内在要求，通过程序的规范，有助于约束实体权力的滥用。因此 B 正确。

23. 社会主义法治要通过法治的一系列原则加以体现。具有法定情形不予追究刑事责任是《刑事诉讼法》确立的一项基本原则，下列哪一案件的处理体现了这一原则？

- A. 甲涉嫌盗窃，立案后发现涉案金额 400 余元，公安机关决定撤销案件
- B. 乙涉嫌抢夺，检察院审查起诉后认为犯罪情节轻微，不需要判处刑罚，决定不起诉
- C. 丙涉嫌诈骗，法院审理后认为其主观上不具有非法占有他人财物的目的，作出无罪判决
- D. 丁涉嫌抢劫，检察院审查起诉后认为证据不足，决定不起诉

【知识点】法定不追究刑事责任原则

【答案】A

【解 析】甲盗窃现金数额小，未达到法定追诉标准，根据《刑事诉讼法》第15条，属于情节显著轻微，不认为是犯罪。公安机关在立案阶段发现法定不予追诉情节，应当撤销案件。故A正确。

24. 关于刑事诉讼构造，下列哪一选项是正确的？

- A. 刑事诉讼价值观决定了刑事诉讼构造
- B. 混合式诉讼构造是当事人主义吸收职权主义的因素形成的
- C. 职权主义诉讼构造适用于实体真实的诉讼目的
- D. 当事人主义诉讼构造与控制犯罪是矛盾的

【知识点】刑事诉讼构造

【答 案】C

【解 析】现代刑事诉讼构造可以分为三种：当事人主义、职权主义和混合主义。职权主义中法官积极介入诉讼活动，以发现案件事实真相，因此其适用于实体真实的诉讼目的。

25. 关于被害人在刑事诉讼中的权利，下列哪一选项是正确的？

- A. 自公诉案件立案之日起有权委托诉讼代理人
- B. 对因作证而支出的交通、住宿、就餐等费用，有权获得补助
- C. 对法院作出的强制医疗决定不服的，可向作出决定的法院申请复议一次
- D. 对检察院作出的附条件不起诉决定不服的，可向上一级检察院申诉

【知识点】当事人的诉讼权利

【答 案】D

【解 析】根据《刑事诉讼法》第176条，对于有被害人的案件，决定不起诉的……被害人如果不服，可以自收到决定书后7日以内向上一级人民检察院申诉。因此，D正确。

26. 钱某涉嫌纵火罪被提起公诉，在法庭审理过程中被诊断患严重疾病，法院判处其有期徒刑8年，同时决定予以监外执行。下列哪一选项是错误的？

- A. 决定监外执行时应当将暂予监外执行决定抄送检察院
- B. 钱某监外执行期间，应当对其实行社区矫正
- C. 如钱某拒不报告行踪、脱离监管，应当予以收监
- D. 如法院作出收监决定，钱某不服，可向上一级法院申请复议

【知识点】暂予监外执行

【答 案】D

【解 析】根据高法解释第433条，人民法院收监执行决定书，一经作出，立即生效。因此法院作出的收监决定，钱某无权进行复议或者上诉。D错误。

27. 关于证据的关联性，下列哪一选项是正确的？

- A. 关联性仅指证据事实与案件事实之间具有因果关系
- B. 具有关联性的证据即具有可采性
- C. 证据与待证事实的关联度决定证据证明力的大小
- D. 类似行为一般具有关联性

【知识点】证据的证明力

【答 案】C

【解 析】证据与待证事实的关联程度，即证据的关联性，是证明力大小的考虑因素之一。

28. 下列哪一选项所列举的证据属于补强证据？

- A. 证明讯问过程合法的同步录像材料
- B. 证明获取被告人供述过程合法，经侦查人员签名并加盖公章的书面说明材料
- C. 根据被告人供述提取到的隐蔽性极强、并能与被告人供述和其他证据相印证的物证
- D. 对与被告人有利害冲突的证人所作的不利被告人的证言的真实性进行佐证的书证

【知识点】证据补强原则

【答 案】D

【解 析】证据补强原则是指原证据证明力不足以认定犯罪事实时，通过其他证据以弥补其证明力的缺失。根据刑事诉讼法相关司法解释，与被告人有利害关系的证人所做的证人证言不能作为认定犯罪事实的唯一依据，因此附加佐证的书证起到了补强的作用。

29. 关于鉴定人与鉴定意见，下列哪一选项是正确的？

- A. 经法院通知，鉴定人无正当理由拒不出庭的，可由院长签发强制令强制其出庭
- B. 鉴定人有正当理由无法出庭的，法院可中止审理，另行聘请鉴定人重新鉴定
- C. 经辩护人申请而出庭的具有专门知识的人，可向鉴定人发问
- D. 对鉴定意见的审查和认定，受到意见证据规则的规制

【知识点】专家辅助人

【答 案】C

【解 析】根据刑事诉讼法相关司法解释，当事人根据经许可可以申请具有专门知识的人出庭，对鉴定意见等证据进行提问。

30. 未成年人郭某涉嫌犯罪被检察院批准逮捕。在审查起诉中，经羁押必要性审查，拟变更为取保候审并适用保证人保证。关于保证人，下列哪一选项是正确的？

- A. 可由郭某的父亲担任保证人，并由其交纳 1000 元保证金
- B. 可要求郭某的父亲和母亲同时担任保证人
- C. 如果保证人协助郭某逃匿，应当依法追究保证人的刑事责任，并要求其承担相应的民事连带赔偿责任
- D. 保证人未履行保证义务应处罚款的，由检察院决定

【知识点】保证人

【答 案】B

【解 析】根据《刑事诉讼法司法解释》第 117 条，对于下列被告人决定取保候审的，可以责令其提出一至两名保证人：（二）未成年。法律和司法解释并没有对保证人的身份进行限制，因此 B 正确。

31. 关于犯罪嫌疑人的审前羁押，下列哪一选项是错误的？

- A. 基于强制措施适用的必要性原则，应当尽量减少审前羁押
- B. 审前羁押是临时性的状态，可根据案件进展和犯罪嫌疑人的个人情况予以变更
- C. 经羁押必要性审查认为不需要继续羁押的，检察院应及时释放或变更其他非羁押强制措施
- D. 案件不能在法定办案期限内办结的，应当解除羁押

【知识点】审前羁押

【答 案】C

【解 析】根据《高检规则（试行）》第 621 条，经人民检察院办理的案件，经审查认为不需要继续羁押犯罪嫌疑人的，应当建议办案部门予以释放或者变更强制措施。因此不是检察院决定变更或者释放。

32. 韩某和苏某共同殴打他人，致被害人李某死亡、吴某轻伤，韩某还抢走吴某的手机。后韩某被抓获，苏某在逃。关于本案的附带民事诉讼，下列哪一选项是正确的？

- A. 李某的父母和祖父母都有权提起附带民事诉讼
- B. 韩某和苏某应一并列为附带民事诉讼的被告人
- C. 吴某可通过附带民事诉讼要求韩某赔偿手机
- D. 吴某在侦查阶段与韩某就民事赔偿达成调解协议并全部履行后又提起附带民事诉讼，法院不予受理

【知识点】附带民事诉讼

【答 案】D

【解 析】根据民事诉讼法中关于诉讼和调解，吴某在侦查阶段达成调解协议并全部履行，视为调解协议的成就，民事赔偿诉讼的诉权消失，因此再提起附带民事诉讼，法院应不予受理。

33. 关于期间的计算，下列哪一选项是正确的？

- A. 重新计算期限包括公检法的办案期限和当事人行使诉讼权利的期限两种情况
- B. 上诉状或其他法律文书在期满前已交邮的不算过期，已交邮是指在期间届满前将上诉状或其他法律文书递交邮局或投入邮筒内
- C. 法定期间不包括路途上的时间，比如有关诉讼文书材料在公检法之间传递的时间应当从法定期间内扣除
- D. 犯罪嫌疑人、被告人在押的案件，在羁押场所以外对患有严重疾病的犯罪嫌疑人、被告人进行医治的时间，应当从法定羁押期间内扣除

【知识点】期间

【答 案】C

【解 析】根据《刑事诉讼法》第 103 条，法定期间不包括路途上的时间。因此 C 正确。

34. 关于勘验、检查，下列哪一选项是正确的？

- A. 为保证侦查活动的规范性与合法性，只有侦查人员可进行勘验、检查
- B. 侦查人员进行勘验、检查，必须持有侦查机关的证明文件
- C. 检查妇女的身体，应当由女工作人员或者女医师进行
- D. 勘验、检查应当有见证人在场，勘验、检查笔录上没有见证人签名的，不得作为定案的根据

【知识点】勘验、检查

【答 案】B

【解 析】根据《刑事诉讼法》第 128 条，侦查人员执行勘验、检查，必须持有人民检察院或者公安机关的证明文件。因此 B 正确。

35. 检察院对孙某敲诈勒索案审查起诉后认为，作为此案关键证据的孙某口供系刑讯所获，依法应予排除。在排除该口供后，其他证据显然不足以支持起诉，因而作出不起起诉决定。关于该案处理，下列哪一选项是错误的？

- A. 检察院的不起诉属于存疑不起诉
- B. 检察院未经退回补充侦查即作出不起起诉决定违反《刑事诉讼法》的规定
- C. 检察院排除刑讯获得的口供，体现了法律监督机关的属性
- D. 检察院不起诉后，又发现新的证据，符合起诉条件时，可提起公诉

【知识点】不起诉决定

【答 案】B

【解 析】根据《高检规则（试行）》第 403 条，人民检察院对于二次退回补充侦查的案件，仍然认为证据不足，不符合起诉条件的，经检察长或者检察委员会决定，应当作出不起起诉决定。因此 B 正确。

36. 刑事审判具有亲历性特征。下列哪一选项不符合亲历性要求？

- A. 证人因路途遥远无法出庭，采用远程作证方式在庭审过程中作证
- B. 首次开庭并对出庭证人的证言质证后，某合议庭成员因病无法参与审理，由另一人民陪审员担任合议庭成员继续审理并作出判决
- C. 某案件独任审判员在公诉人和辩护人共同参与下对部分证据进行庭外调查核实
- D. 第二审法院对决定不开庭审理的案件，通过讯问被告人，听取被害人、辩护人和诉讼代理人的意见进行审理

【知识点】直接审理原则

【答 案】B

【解 析】直接审理原则要求审判人员应当全程听审，不得中途离开，因此 B 选项不符合直接审理原则，也就违反了亲历性特征。

37. 关于自诉案件的程序, 下列哪一选项是正确的?

- A. 不论被告人是否羁押, 自诉案件与普通公诉案件的审理期限都相同
- B. 不论在第一审程序还是第二审程序中, 在宣告判决前, 当事人都可和解
- C. 不论当事人在第一审还是第二审审理中提出反诉的, 法院都应当受理
- D. 在第二审程序中调解结案的, 应当裁定撤销第一审裁判

【知识点】自诉案件

【答案】B

【解析】根据《刑事诉讼法》第206条, 自诉人在宣告判决前, 可以同被告人自行和解或者撤回自诉。因此, 不论是一审还是二审, 只要是判决宣告前, 都可以进行和解。

38. 甲乙丙三人共同实施故意杀人, 一审法院判处甲死刑立即执行、乙无期徒刑、丙有期徒刑10年。丙以量刑过重为由上诉, 甲和乙未上诉, 检察院未抗诉。关于本案的第二审程序, 下列哪一选项是正确的?

- A. 可不开庭审理
- B. 认为没有必要的, 甲可不再到庭
- C. 由于乙没有上诉, 其不得另行委托辩护人为其辩护
- D. 审理后认为原判事实不清且对丙的量刑过轻, 发回一审法院重审, 一审法院重审后可加重丙的刑罚

【知识点】二审程序

【答案】B

【解析】根据《刑事诉讼法》第223条, 二审应当开庭的范围是(一)被告人、自诉人及其法定代理人提出异议;(二)被告人被判处死刑;(三)人民检察院抗诉的案件;(四)其他。而丙提出上诉, 他并未被判处死刑, 甲乙均未上诉, 检察院也未抗诉, 因此没有必要的, 甲可以不到庭。

39. 甲和乙共同实施拐卖妇女、儿童罪, 均被判处死刑立即执行。最高法院复核后认为全案判决认定事实正确, 甲系主犯应当判处死刑立即执行, 但对乙可不立即执行。关于最高法院对此案的处理, 下列哪一选项是正确的?

- A. 将乙改判为死缓, 并裁定核准甲死刑
- B. 对乙作出改判, 并判决核准甲死刑
- C. 对全案裁定不予核准, 撤销原判, 发回重审
- D. 裁定核准甲死刑, 撤销对乙的判决, 发回重审

【知识点】死刑复核程序

【答案】B

【解析】根据《刑诉解释》第352条, 对有两名以上被告人被判处死刑的案件, 最高人民法院复核后, ……认为其中部分被告人的死刑判决、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被告人作出核准死刑的判决。因此B正确。

40. 甲因邻里纠纷失手致乙死亡, 甲被批准逮捕。案件起诉后, 双方拟通过协商达成和解。对于此案的和解, 下列哪一选项是正确的?

- A. 由于甲在押, 其近亲属可自行与被害方进行和解
- B. 由于乙已经死亡, 可由其近亲属代为和解
- C. 甲的辩护人和乙近亲属的诉讼代理人可参与和解协商
- D. 由于甲在押, 和解协议中约定的赔礼道歉可由其近亲属代为履行

【知识点】刑事和解

【答案】C

【解析】辩护人和诉讼代理人不是刑事和解的主体, 但是根据其基于辩护人和诉讼代理人的身份所产生的职责, 仍然有为当事人提供法律意见的权利和义务, 因此可以参与和解的协商。

41. A 市原副市长马某,涉嫌收受贿赂 2000 余万元。为保证公正审判,上级法院指令与本案无关的 B 市中级人民法院一审。B 市中级人民法院受理此案后,马某突发心脏病不治身亡。关于此案处理,下列哪一选项是错误的?

- A. 应当由法院作出终止审理的裁定,再由检察院提出没收违法所得的申请
- B. 应当由 B 市中级人民法院的同一审判组织对是否没收违法所得继续进行审理
- C. 如裁定没收违法所得,而马某妻子不服的,可在 5 日内提出上诉
- D. 如裁定没收违法所得,而其他利害关系人不服的,有权上诉

【知识点】死亡案件违法所得的没收程序

【答案】B

【解析】根据《刑事诉讼法》第 281 条,没收违法所得的申请,由犯罪地或者犯罪嫌疑人、被告人居住地的中级人民法院组成合议庭进行审理。原审理法院不符合这两个管辖要求,因此 B 错误。

42. 下列哪一选项不属于犯罪嫌疑人、被告人逃匿、死亡案件违法所得没收程序中的“违法所得及其他涉案财产”?

- A. 刘某恐怖活动犯罪案件中从其住处搜出的管制刀具
- B. 赵某贪污案赃款存入银行所得的利息
- C. 王某恐怖活动犯罪案件中制造爆炸装置使用的所在单位的仪器和设备
- D. 周某贿赂案受贿所得的古玩

【知识点】死亡案件违法所得的没收程序

【答案】C

【解析】根据《刑诉解释》第 509 条,实施犯罪行为所取得的财务及其孳息,以及被告人非法持有的违禁品、供犯罪所用的本人财务,应当认定为刑事诉讼法第 280 条第 1 款规定的“违法所得及其他涉案财产”。C 中使用的仪器和设备属于单位所有,不属于以上任何一类,因此错误。

43. 国家税务总局为国务院直属机构。就其设置及编制,下列哪一说法是正确的?

- A. 设立由全国人大及其常委会最终决定
- B. 合并由国务院最终决定
- C. 编制的增加由国务院机构编制管理机关最终决定
- D. 依法履行国务院基本的行政管理职能

【知识点】国务院直属机构

【答案】B

【解析】根据《国务院行政机构设置和编制管理条例》第 8 条,国务院直属机构……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。因此选 B。

44. 王某经过考试成为某县财政局新录用的公务员,但因试用期满不合格被取消录用。下列哪一说法是正确的?

- A. 对王某的试用期限,由某县财政局确定
- B. 对王某的取消录用,应当适用辞退公务员的规定
- C. 王某不服取消录用向法院提起行政诉讼的,法院应当不予受理
- D. 对王某的取消录用,在性质上属于对王某的不予录用

【知识点】行政诉讼的受案范围

【答案】C

【解析】根据《行政诉讼法》第 12 条,人民法院不受理公民、法人或者其他组织对下列事项提起的诉讼:(三)行政机关对行政机关工作人员的奖惩、任免等决定。因此 C 正确。

45. 某县公安局开展整治非法改装机动车的专项行动,向社会发布通知:禁止改装机动车,发现非法改装机动车的,除依法暂扣行驶证、驾驶证 6 个月外,机动车所有人须到指定场所学习交通法规 5 日并出具自行恢复原貌的书面保证,不自行恢复的予以强制恢复。某县公安局依此通知查处 10 辆机动

车,要求其所有人到指定场所学习交通法规 5 日并出具自行恢复原貌的书面保证。下列哪一说法是正确的?

- A. 通知为具体行政行为
- B. 要求 10 名机动车所有人学习交通法规 5 日的行为为行政指导
- C. 通知所指的暂扣行驶证、驾驶证 6 个月为行政处罚
- D. 通知所指的强制恢复为行政强制措施

【知识点】行政处罚

【答案】C

【解析】根据《行政处罚法》第 8 条,行政处罚的种类:(五)暂扣或者吊销许可证、暂扣或者吊销执照。行驶证、驾驶证是许可证,因此 C 正确。

46. 《计算机信息网络国际联网安全保护管理办法》于 1997 年 12 月 11 日经国务院批准,由公安部于 1997 年 12 月 30 日以公安部部令发布。该办法属于哪一性质的规范?

- A. 行政法规
- B. 国务院的决定
- C. 规章
- D. 一般规范性文件

【知识点】行政法规

【答案】A

【解析】《计算机信息网络国际联网安全保护管理办法》由国务院批准,性质上属于行政法规。

47. 某区公安分局以非经许可运输烟花爆竹为由,当场扣押孙某杂货店的烟花爆竹 100 件。关于此扣押,下列哪一说法是错误的?

- A. 执法人员应当在返回该分局后立即向该分局负责人报告并补办批准手续
- B. 扣押时应当制作现场笔录
- C. 扣押时应当制作并当场交付扣押决定书和清单
- D. 扣押应当由某区公安分局具备资格的行政执法人员实施

【知识点】行政强制措施

【答案】A

【解析】根据《行政强制法》第 19 条,情况紧急,需要当场实施行政强制措施的,行政执法人员应当在 24 小时以后向行政机关负责人报告,并补办手续。因此不是立即报告及补办手续。

48. 某乡属企业多年未归还方某借给的资金,双方发生纠纷。方某得知乡政府曾发过 5 号文件和 210 号文件处分了该企业的资产,遂向乡政府递交申请,要求公开两份文件。乡政府不予公开,理由是 5 号文件涉及第三方,且已口头征询其意见,其答复是该文件涉及商业秘密,不同意公开,而 210 号文件不存在。方某向法院起诉。下列哪一说法是正确的?

- A. 方某申请时应当出示有效身份证明或者证明文件
- B. 对所申请的政府信息,方某不具有申请人资格
- C. 乡政府不公开 5 号文件合法
- D. 方某能够提供 210 号文件由乡政府制作的相关线索的,可以申请法院调取证据

【知识点】行政诉讼的证据制度

【答案】D

【解析】根据《行政诉讼法解释》第 29 条,有下列情形之一的,人民法院有权调取证据:(一)原告或者第三人及其诉讼代理人提供了证据线索,但无法自行收集而申请人民法院调取的。因此 D 正确。

49. 某区环保局因某新建水电站未报批环境影响评价文件,且已投入生产使用,给予其罚款 10 万元的处罚。水电站不服,申请复议,复议机关作出维持处罚的复议决定书。下列哪一说法是正确的?

- A. 复议机构应当为某区政府
- B. 如复议期间案件涉及法律适用问题, 需要有权机关作出解释, 行政复议终止
- C. 复议决定书一经送达, 即发生法律效力
- D. 水电站对复议决定不服向法院起诉, 应由复议机关所在地的法院管辖

【知识点】行政复议

【答案】C

【解析】根据《行政复议法》第 31 条, 行政复议决定书一经送达, 即发生法律效力。

50. 甲市乙县法院强制执行生效民事判决时执行了案外人李某的财产且无法执行回转。李某向乙县法院申请国家赔偿, 遭到拒绝后申请甲市中级人民法院赔偿委员会作出赔偿决定。赔偿委员会适用质证程序审理。下列哪一说法是正确的?

- A. 乙县法院申请不公开质证, 赔偿委员会应当予以准许
- B. 李某对乙县法院主张的不利于自己的事实, 既未表示承认也未否认的, 即视为对该项事实的承认
- C. 赔偿委员会根据李某的申请调取的证据, 作为李某提供的证据进行质证
- D. 赔偿委员会应当对质证活动进行全程同步录音录像

【知识点】国家赔偿

【答案】C

【解析】国家赔偿程序没有特别规定此项内容。但可以参照《行政诉讼法》相关内容, 即法院依据当事人申请调取的证据, 应当进行质证。

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. 下列哪些选项不违反罪刑法定原则?

- A. 将明知是痴呆女而与之发生性关系导致被害人怀孕的情形, 认定为强奸“造成其他严重后果”
- B. 将卡拉 OK 厅未经著作权人许可大量播放其音像制品的行为, 认定为侵犯著作权罪中的“发行”
- C. 将重度醉酒后在高速公路超速驾驶机动车的行为, 认定为以危险方法危害公共安全罪
- D. 《刑法》规定了盗窃武装部队印章罪, 未规定毁灭武装部队印章罪。为弥补处罚漏洞, 将毁灭武装部队印章的行为认定为毁灭“国家机关”印章

【知识点】罪刑法定原则

【答案】ACD

【解析】B 选项中未经著作权人许可大量播放其音像制品的行为应当属于机械表演权, 理解为发行权超出了应有含义, 有悖罪刑法定原则。其余三项均符合罪刑法定原则。

52. 严重精神病患者乙正在对多名儿童实施重大暴力侵害, 甲明知乙是严重精神病患者, 仍使用暴力制止了乙的侵害行为, 虽然造成乙重伤, 但保护了多名儿童的生命。

观点:

- ①正当防卫针对的“不法侵害”不以侵害者具有责任能力为前提
- ②正当防卫针对的“不法侵害”以侵害者具有责任能力为前提
- ③正当防卫针对的“不法侵害”不以防卫人是否明知侵害者具有责任能力为前提
- ④正当防卫针对的“不法侵害”以防卫人明知侵害者具有责任能力为前提

结论:

- a. 甲成立正当防卫
- b. 甲不成立正当防卫

就上述案情, 观点与结论对应错误的是下列哪些选项?

- A. 观点①②与 a 结论对应; 观点③④与 b 结论对应
- B. 观点①③与 a 结论对应; 观点②④与 b 结论对应
- C. 观点②③与 a 结论对应; 观点①④与 b 结论对应

D. 观点①④与 a 结论对应；观点②③与 b 结论对应

【知识点】正当防卫

【答案】ACD

【解析】如果正当防卫针对的不法侵害既不以侵害者具有责任能力为前提，也不以防卫人是否明知侵害者具有责任能力为前提，则甲成立正当防卫。如果正当防卫针对的不法侵害不以侵害者具有责任能力为前提，但以防卫人明知侵害者具有责任能力为前提，甲同样成立正当防卫。

53. 甲为杀乙，对乙下毒。甲见乙中毒后极度痛苦，顿生怜意，开车带乙前往医院。但因车速过快，车右侧撞上电线杆，坐在副驾驶位的乙被撞死。关于本案的分析，下列哪些选项是正确的？

- A. 如认为乙的死亡结果应归责于驾车行为，则甲的行为成立故意杀人中止
- B. 如认为乙的死亡结果应归责于投毒行为，则甲的行为成立故意杀人既遂
- C. 只要发生了构成要件的结果，无论如何都不可能成立中止犯，故甲不成立中止犯
- D. 只要行为入真挚地防止结果发生，即使未能防止犯罪结果发生的，也应认定为中止犯，故甲成立中止犯

【知识点】犯罪的停止形态，因果关系

【答案】AB

【解析】乙的死亡结果和甲的投毒行为间介入了独立事件（车祸），其是否阻断前两者的因果关系决定了甲的犯罪停止形态的认定。如果乙的死亡归于驾车行为，则阻断了甲的投毒行为的因果联系，成立犯罪中止。如果归于投毒行为，则由于甲未能有效阻止犯罪结果的发生，因此构成既遂。

54. 下列哪些选项中的甲属于犯罪未遂？

- A. 甲让行贿人乙以乙的名义办理银行卡，存入 50 万元，乙将银行卡及密码交给甲。甲用该卡时，忘记密码，不好意思再问乙。后乙得知甲被免职，将该卡挂失取回 50 万元
- B. 甲、乙共谋傍晚杀丙，甲向乙讲解了杀害丙的具体方法。傍晚乙如约到达现场，但甲却未去。乙按照甲的方法杀死丙
- C. 乙欲盗窃汽车，让甲将用于盗窃汽车的钥匙放在乙的信箱。甲同意，但错将钥匙放入丙的信箱，后乙用其他方法将车盗走
- D. 甲、乙共同杀害丙，以为丙已死，甲随即离开现场。一个小时后，乙在清理现场时发现丙未死，持刀杀死丙

【知识点】犯罪的停止形态

【答案】CD

【解析】A 中甲和乙达成受贿行贿的合意，构成既遂。B 中甲乙达成合意，甲虽未前往，但乙犯罪既遂构成部分既遂导致共同犯罪的既遂，甲也构成既遂。C 中甲放错位置，出于意志以外原因，乙用其他方法，不在甲乙合意范围之内，因此甲构成未遂。D 中甲离开现场过了两小时后乙到达现场，时间太长阻却了甲的犯罪故意，因此甲构成未遂。

55. 关于刑罚的具体运用，下列哪些选项是错误的？

- A. 甲 1998 年因间谍罪被判处有期徒刑 4 年。2010 年，甲因参加恐怖组织罪被判处有期徒刑 8 年。甲构成累犯
- B. 乙因倒卖文物罪被判处有期徒刑 1 年，罚金 5000 元；因假冒专利罪被判处有期徒刑 2 年，罚金 5000 元。对乙数罪并罚，决定执行有期徒刑 2 年 6 个月，罚金 1 万元。此时，即使乙符合缓刑的其他条件，也不可对乙适用缓刑
- C. 丙因无钱在网吧玩游戏而抢劫，被判处有期徒刑 1 年缓刑 1 年，并处罚金 2000 元，同时禁止丙在 12 个月内进入网吧。若在考验期限内，丙仍常进网吧，情节严重，则应对丙撤销缓刑
- D. 丁系特殊领域专家，因贪污罪被判处有期徒刑 8 年。丁遵守监规，接受教育改造，有悔改表现，无再犯危险。1 年后，因国家科研需要，经最高法院核准，可假释丁

【知识点】刑罚的裁量

【答 案】AB

【解 析】A 选项中甲 1998 年被判处有期徒刑 4 年，正常情况下应执行到 2011 年之后，但甲 2010 年又犯罪，说明刑罚未执行完毕，不符合累犯的构成条件，不构成累犯。B 选项中由于乙数罪并罚之后刑期仍然少于三年，因此仍然符合缓刑的构成条件，因此可以适用缓刑。因此 AB 错误。

56. 1999 年 11 月，甲（17 周岁）因邻里纠纷，将邻居杀害后逃往外地。2004 年 7 月，甲诈骗他人 5000 元现金。2014 年 8 月，甲因扒窃 3000 元现金，被公安机关抓获。在讯问阶段，甲主动供述了杀人、诈骗罪行。关于本案的分析，下列哪些选项是错误的？

- A. 前罪的追诉期限从犯后罪之日起计算，甲所犯三罪均在追诉期限内
- B. 对甲所犯的故意杀人罪、诈骗罪与盗窃罪应分别定罪量刑后，实行数罪并罚
- C. 甲如实供述了公安机关尚未掌握的罪行，成立自首，故对盗窃罪可从轻或者减轻处罚
- D. 甲审判时已满 18 周岁，虽可适用死刑，但鉴于其有自首表现，不应判处死刑

【知识点】追诉时效、数罪并罚、自首

【答 案】ABCD

【解 析】根据《刑法》第 87 条，犯罪经过下列期限不再追诉：（一）法定最高刑为不满五年有期徒刑的，经过五年；（二）法定最高刑为五年以上不满十年有期徒刑的，经过十年；（三）法定最高刑为十年以上有期徒刑的，经过十五年；（四）法定最高刑为无期徒刑、死刑的，经过二十年。如果二十年以后认为必须追诉的，须报请最高人民法院核准。根据《刑法》第 232 条，刑故意杀人的，处死刑、无期徒刑或者十年以上有期徒刑。因此甲故意杀人行为的法定追诉时效为 20 年。根据《刑法》第 264 条，盗窃公私财物，数额较大或者多次盗窃的、入户盗窃、携带凶器盗窃、扒窃额，处三年以下有期徒刑、拘役或者管制，并处或者单处罚金。根据《关于审理盗窃案件具体适用法律若干问题的解释》第 3 条，盗窃公私财物“数额较大”、“数额巨大”、“数额特别巨大”的标准如下：（一）个人盗窃公私财物价值人民币五百元至二千元以上的，为“数额较大”。因此甲盗窃行为的追诉时效为五年。根据《刑法》第 266 条，诈骗公私财物，数额较大的，处三年以下有期徒刑、拘役或者管制，并处或者单处罚金。根据《关于办理诈骗刑事案件具体适用法律若干问题的解释》第 1 条，诈骗公私财物价值三千元至一万元以上、三万元至十万元以上、五十万元以上的，应当分别认定为刑法第 266 条规定的“数额较大”、“数额巨大”、“数额特别巨大”。因此甲的诈骗行为的法定追诉时效为 5 年。其中诈骗行为已经超过追诉时效，因此 AB 错误，根据《刑法》第 67 条，犯罪以后自动投案，如实供述自己的罪行的，是自首。对于自首的犯罪分子，可以从轻或者减轻处罚。被采取强制措施的犯罪嫌疑人、被告人和正在服刑的罪犯，如实供述司法机关还未掌握的本人其他罪行的，以自首论。因此 C 错误，从轻或者减轻的是未掌握的罪行。根据《刑法》第 49 条，犯罪时候不满 18 周岁的人和审判的时候怀孕的妇女不适用死刑，因此 D 错误。

57. 关于危害公共安全罪的论述，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲持有大量毒害性物质，乙持有大量放射性物质，甲用部分毒害性物质与乙交换了部分放射性物质。甲、乙的行为属于非法买卖危险物质
- B. 吸毒者甲用毒害性物质与贩毒者乙交换毒品。甲、乙的行为属于非法买卖危险物质，乙的行为另触犯贩卖毒品罪
- C. 依法配备公务用枪的甲，将枪赠与他人。甲的行为构成非法出借枪支罪
- D. 甲父去世前告诉甲“咱家院墙内埋着 5 支枪”，甲说“知道了”，但此后甲什么也没做。甲的行为构成非法持有枪支罪

【知识点】危害公共安全罪

【答 案】ABCD

【解 析】A 选项中非法交易放射性物质构成非法买卖危险物质；B 选项中交易毒害性物质构成非法买卖危险物质，乙行为同时触犯贩卖毒品罪，想象竞合；C 选项甲依法配备公务用枪却赠与他人，不

论是否有对价，均构成非法出借枪支罪；D 选项中甲明知院里有枪却不上交，构成不作为的非法持有枪支罪。因此 ABCD 均正确。

58. 关于生产、销售伪劣商品罪，下列哪些判决是正确的？

- A. 甲销售的假药无批准文号，但颇有疗效，销售金额达 500 万元，如按销售假药罪处理会导致处罚较轻，法院以销售伪劣产品罪定罪处罚
- B. 甲明知病死猪肉有害，仍将大量收购的病死猪肉，冒充合格猪肉在市场上销售。法院以销售有毒、有害食品罪定罪处罚
- C. 甲明知贮存的苹果上使用了禁用农药，仍将苹果批发给零售商。法院以销售有毒、有害食品罪定罪处罚
- D. 甲以为是劣药而销售，但实际上销售了假药，且对人体健康造成严重危害。法院以销售劣药罪定罪处罚

【知识点】生产、销售伪劣商品罪

【答案】ACD

【解析】B 选项中甲用死猪肉冒充合格猪肉，属于以不合格商品冒充合格商品，构成生产、销售伪劣产品罪的一般罪名，不构成销售有毒、有害食品罪，因此 B 错误。其余均符合法律规定。

59. 甲为要回 30 万元赌债，将乙扣押，但 2 天后乙仍无还款意思。甲等 5 人将乙押到一处山崖上，对乙说：“3 天内让你家人送钱来，如今天不答应，就摔死你。”乙勉强说只有能力还 5 万元。甲刚说完“一分都不能少”，乙便跳崖。众人慌忙下山找乙，发现乙已坠亡。关于甲的行为定性，下列哪些选项是错误的？

- A. 属于绑架致使被绑架人死亡
- B. 属于抢劫致人死亡
- C. 属于不作为的故意杀人
- D. 成立非法拘禁，但不属于非法拘禁致人死亡

【知识点】非法拘禁罪

【答案】ABC

【解析】甲只是将乙带到悬崖边，并未有暴力或者胁迫行为，而乙自己跳下悬崖，不符合一般的生活认知规律，阻却了甲的非法拘禁行为与乙死亡结果的因果关系，因此只成立非法拘禁罪，并且不适用非法拘禁致人死亡条款。

60. 甲的下列哪些行为属于盗窃（不考虑数额）？

- A. 某大学的学生进食堂吃饭时习惯于用手机、钱包等物占座后，再去购买饭菜。甲将学生乙用于占座的钱包拿走
- B. 乙进入面馆，将手机放在大厅 6 号桌的空位上，表示占座，然后到靠近窗户的地方看看有没有更合适的座位。在 7 号桌吃面的甲将手机拿走
- C. 乙将手提箱忘在出租车的后备箱。后甲搭乘该出租车时，将自己的手提箱也放进后备箱，并在下车时将乙的手提箱一并拿走
- D. 乙全家外出打工，委托邻居甲照看房屋。有人来村里购树，甲将乙家山头上的树谎称为自家的树，卖给购树人，得款 3 万元

【知识点】盗窃罪；侵占罪

【答案】ABCD

【解析】盗窃罪与侵占罪的区别在于标的物是否是代为保管物、遗失物、埋藏物，其中临时放置于公共场所的物品并不认为脱离了所有人的控制，因此四个选项都应当构成盗窃罪。

61. 甲的下列哪些行为成立帮助毁灭证据罪（不考虑情节）？

- A. 甲、乙共同盗窃了丙的财物。为防止公安人员提取指纹，甲在丙报案前擦掉了两人留在现场的指纹

- B. 甲、乙是好友。乙的重大贪污罪行被丙发现。甲是丙的上司，为防止丙作证，将丙派往境外工作
C. 甲得知乙放火致人死亡后未清理现场痕迹，便劝说乙回到现场毁灭证据
D. 甲经过犯罪嫌疑人乙的同意，毁灭了对乙有利的无罪证据

【知识点】帮助毁灭证据罪

【答案】CD

【解析】帮助毁灭证据罪的主体应当不是上游犯罪的主体，而是其他人，因此 AB 选项中甲乙两人本来就是犯罪主体，毁灭证据构成事后不能犯，因此不构成帮助毁灭证据罪。CD 符合要求

62. 根据《刑法》与司法解释的规定，国家工作人员挪用公款进行营利活动、数额达到 1 万元或者挪用公款进行非法活动、数额达到 5000 元的，以挪用公款罪论处。国家工作人员甲利用职务便利挪用公款 1.2 万元，将 8000 元用于购买股票，4000 元用于赌博，在 1 个月内归还 1.2 万元。关于本案的分析，下列哪些选项是错误的？

- A. 对挪用公款的行为，应按用途区分行为的性质与罪数；甲实施了两个挪用行为，对两个行为不能综合评价，甲的行为不成立挪用公款罪
B. 甲虽只实施了一个挪用公款行为，但由于既未达到挪用公款进行营利活动的数额要求，也未达到挪用公款进行非法活动的数额要求，故不构成挪用公款罪
C. 国家工作人员购买股票属于非法活动，故应认定甲属于挪用公款 1.2 万元进行非法活动，甲的行为成立挪用公款罪
D. 可将赌博行为评价为营利活动，认定甲属于挪用公款 1.2 万元进行营利活动，故甲的行为成立挪用公款罪

【知识点】挪用公款罪

【答案】ABC

【解析】赌博行为既是非法行为，也是盈利行为，在同时存在其他盈利行为的情况下，可以将赌博视为盈利行为一同评价，构成挪用公款罪的标的金额，进行定罪量刑。而其他盈利行为不能评价为非法行为。因此 ABC 均错误。

63. 丙实施抢劫犯罪后，分管公安工作的副县长甲滥用职权，让侦办此案的警察乙想办法使丙无罪。乙明知丙有罪，但为徇私情，采取毁灭证据的手段使丙未受追诉。关于本案的分析，下列哪些选项是正确的？

- A. 因甲是国家机关工作人员，故甲是滥用职权罪的实行犯
B. 因甲居于领导地位，故甲是徇私枉法罪的间接正犯
C. 因甲实施了两个实行行为，故应实行数罪并罚
D. 乙的行为同时触犯徇私枉法罪与帮助毁灭证据罪、滥用职权罪，但因只有一个行为，应以徇私枉法罪论处

【知识点】滥用职权罪，帮助毁灭证据罪，徇私枉法罪

【答案】AD

【解析】甲滥用职权构成滥用职权罪。乙使得丙免受追诉的行为同时触犯了滥用职权罪、徇私枉法罪、帮助毁灭证据罪，构成想象竞合，择一重处罚。因此 AD 正确。

64. 关于“宪法是静态的刑事诉讼法、刑事诉讼法是动态的宪法”，下列哪些选项是正确的？

- A. 有关刑事诉讼的程序性条款，构成各国宪法中关于人权保障条款的核心
B. 刑事诉讼法关于强制措施适用权限、条件、程序与辩护等规定，都直接体现了宪法关于公民人身、住宅、财产不受非法逮捕、搜查、扣押以及被告人有权获得辩护等规定的精神
C. 刑事诉讼法规范和限制了国家权力，保障了公民享有宪法规定的基本人权和自由
D. 宪法关于人权保障的条款，都要通过刑事诉讼法保证刑法的实施来实现

【知识点】刑事诉讼法的作用

【答案】ABC

【解 析】D 选项中，宪法不仅通过刑事诉讼法来实现，还有许多其他的法律一同实现

65. 关于刑事诉讼基本原则，下列哪些说法是正确的？

- A. 体现刑事诉讼基本规律，有着深厚的法律理论基础和丰富的思想内涵
- B. 既可由法律条文明确表述，也可体现于刑事诉讼法的指导思想、目的、任务、具体制度和程序之中
- C. 既包括一般性原则，也包括独有原则
- D. 与规定具体制度、程序的规范不同，基本原则不具有法律约束力，只具有倡导性、指引性

【知识点】刑事诉讼基本原则

【答 案】ABC

【解 析】基本原则体现刑事诉讼法基本规律，既有条文表述，也有非条文；既有诉讼法的一般性原则，也有刑事诉讼法的独有原则。因此 ABC 正确。基本原则体现在法律条文中则具有法律约束力

66. 某县破获一抢劫团伙，涉嫌多次入户抢劫，该县法院审理后认为，该团伙中只有主犯赵某可能被判处无期徒刑。关于该案的移送管辖，下列哪些选项是正确的？

- A. 应当将赵某移送中级法院审理，其余被告人继续在县法院审理
- B. 团伙中的未成年被告人应当一并移送中级法院审理
- C. 中级法院审查后认为赵某不可能被判处无期徒刑，可不同意移送
- D. 中级法院同意移送的，应当书面通知其同级检察院

【知识点】级别管辖

【答 案】CD

【解 析】刑事诉讼管辖遵循就高不就低的原则，因此应当一并移送。A 错误。而未成年被告人可能不负刑事责任，因此不应当一并移送。B 错误。中级法院可以不同意移送，C 中表述正确。D 中中级法院同意移送的，由检察院进行移送，因此应当通知检察院，D 正确。

67. 林某盗版销售著名作家黄某的小说涉嫌侵犯著作权罪，经一审和二审后，二审法院裁定撤销原判，发回原审法院重新审判。关于该案的回避，下列哪些选项是正确的？

- A. 一审法院审判委员会委员甲系林某辩护人妻子的弟弟，黄某的代理律师可申请其回避
- B. 一审书记员乙系林某的表弟而未回避，二审法院可以此为由裁定发回原审法院重审
- C. 一审合议庭审判长丙系黄某的忠实读者，应当回避
- D. 丁系二审合议庭成员，如果林某对一审法院重新审判作出的裁判不服再次上诉至二审法院，丁应当自行回避

【知识点】回避

【答 案】AB

【解 析】A 选项为申请回避制度，代理律师为辩护人，具有回避申请资格，因此 A 正确。没有进行回避构成程序违法，是发回重审的法定事由之一，B 选项正确。C 中读者关系不构成法定回避事由，不选。D 选项中的情形是法定不必回避的事由，因此 D 错误。

68. 刘某涉嫌特别重大贿赂犯罪被指定居所监视居住，律师洪某担任其辩护人。关于洪某在侦查阶段参与刑事诉讼，下列哪些选项是正确的？

- A. 会见刘某应当经公安机关许可
- B. 可申请将监视居住的地点变更为刘某的住处
- C. 可向刘某核实有关证据
- D. 会见刘某不受监听

【知识点】辩护人的权利

【答 案】BD

【解 析】辩护人有权申请变更强制措施，并且会见犯罪嫌疑人或者被告不受监听。因此 BD 正确。受贿罪是自侦案件，由检察院进行立案侦查，因此 A 错误。侦查期间律师无权同犯罪嫌疑人核实有关证据，因此 C 错误。

69. 某地法院审理齐某组织、领导、参加黑社会性质组织罪，关于对作证人员的保护，下列哪些选项是正确的？

- A. 可指派专人对被害人甲的人身和住宅进行保护
- B. 证人乙可申请不公开真实姓名、住址等个人信息
- C. 法院通知侦查人员丙出庭说明讯问的合法性，为防止黑社会组织报复，对其采取不向被告人暴露外貌、真实声音的措施
- D. 为保护警方卧底丁的人身安全，丁可不出庭作证，由审判人员在庭外核实丁的证言

【知识点】证人保护

【答 案】ABD

【解 析】对于黑社会组织案件，法院可以指派专人对证人进行保护、依申请不公开姓名等个人信息、庭外核实证人证言等，因此 ABD 正确。C 不属于法定证人保护措施。

70. 关于讯问犯罪嫌疑人，下列哪些选项是正确的？

- A. 在拘留犯罪嫌疑人之前，一律不得对其进行讯问
- B. 在拘留犯罪嫌疑人之后，可在送看守所羁押前进行讯问
- C. 犯罪嫌疑人被拘留送看守所之后，讯问应当在看守所内进行
- D. 对于被指定居所监视居住的犯罪嫌疑人，应当在指定的居所进行讯问

【知识点】讯问

【答 案】BC

【解 析】拘留前可以对犯罪嫌疑人进行先行讯问，因此 A 错误。对于指定居所监视居住的贩子嫌疑人，“可以”在指定的居所进行讯问，因此 D 错误。BC 为正确选项。

71. 关于庭前会议，下列哪些选项是正确的？

- A. 被告人有参加庭前会议的权利
- B. 被害人提起附带民事诉讼的，审判人员可在庭前会议中进行调解
- C. 辩护人申请排除非法证据的，可在庭前会议中就是否排除作出决定
- D. 控辩双方可在庭前会议中就出庭作证的证人名单进行讨论

【知识点】庭前会议

【答 案】BD

【解 析】法院可以通知被告参加庭前会议，但没有义务通知，因此 A 错误。庭前会议不能代替庭审，因此不能就非法证据排除作出决定，因此 C 错误。根据刑事诉讼法及司法解释，BD 为正确选项。

72. 方某涉嫌在公众场合侮辱高某和任某，高某向法院提起自诉。关于本案的审理，下列哪些选项是正确的？

- A. 如果任某担心影响不好不愿起诉，任某的父亲可代为起诉
- B. 法院通知任某参加诉讼并告知其不参加的法律后果，任某仍未到庭，视为放弃告诉，该案宣判后，任某不得再行自诉
- C. 方某的弟弟系该案关键目击证人，经法院通知其无正当理由不出庭作证的，法院可强制其到庭
- D. 本案应当适用简易程序审理

【知识点】自诉案件

【答 案】BC

【解 析】自诉案件中，近亲属只有在受害人无法进行起诉的情况下才可以代为起诉，因此 A 不正确。本案中简易程序的适用并没有足够条件表明是必须适用，因此 D 错误。答案为 BC。

73. 关于简易程序，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲涉嫌持枪抢劫，法院决定适用简易程序，并由两名审判员和一名人民陪审员组成合议庭进行审理
- B. 乙涉嫌盗窃，未满 16 周岁，法院只有在征得乙的法定代理人和辩护人同意后，才能适用简易程序
- C. 丙涉嫌诈骗并对罪行供认不讳，但辩护人为其做无罪辩护，法院决定适用简易程序
- D. 丁涉嫌故意伤害，经审理认为可能不构成犯罪，遂转为普通程序审理

【知识点】简易程序

【答案】ABD

【解析】根据《刑诉解释》第 290 条，具有下列情形之一的，不适用简易程序：（五）辩护人做无罪辩护的。所以 C 选项错误。其余 ABD 均正确。

74. 关于有期徒刑缓刑、拘役缓刑的执行，下列哪些选项是正确的？

- A. 对宣告缓刑的罪犯，法院应当核实其居住地
- B. 法院应当向罪犯及原所在单位或居住地群众宣布犯罪事实、期限及应遵守的规定
- C. 罪犯在缓刑考验期内犯新罪应当撤销缓刑的，由原审法院作出裁定
- D. 法院撤销缓刑的裁定，一经作出立即生效

【知识点】缓刑

【答案】AD

【解析】根据《刑事诉讼法》及相关司法解释，宣告缓刑采取社区矫正，因此法院应当核实其居住地，其是否对社区有不良影响作为考虑因素之一，因此 A 正确。法院撤销缓刑的裁定，一经作出立即生效，并且不得上诉或者申请复议，D 正确。

75. 关于审判监督程序，下列哪些选项是正确的？

- A. 只有当事人及其法定代理人、近亲属能对已经发生法律效力裁判提出申诉
- B. 原审法院依照审判监督程序重新审判的案件，应当另行组成合议庭
- C. 对于依照审判监督程序重新审判后可能改判无罪的案件，可中止原判决、裁定的执行
- D. 上级法院指令下级法院再审的，一般应当指令原审法院以外的下级法院审理

【知识点】审判监督程序

【答案】BCD

【解析】根据《刑事诉讼法》第 241 条，当事人及其法定代理人、近亲属……可以向人民法院或者人民检察院提出申诉，但是不能停止判决、裁定的执行。因此 A 错误。

76. 高效便民是行政管理的基本要求，是服务型政府的具体体现。下列哪些选项体现了这一要求？

- A. 简化行政机关内部办理行政许可流程
- B. 非因法定事由并经法定程序，行政机关不得撤回和变更已生效的行政许可
- C. 对办理行政许可的当事人提出的问题给予及时、耐心的答复
- D. 对违法实施行政许可给当事人造成侵害的执法人员予以责任追究

【知识点】高效便民行政原则

【答案】AC

【解析】高效便民是行政法基本原则之一，一方面要求政府高效行政，不拖延；一方面也要求政府以服务群众为宗旨，二者相辅相成。A 选项简化办事流程既符合高效原则，也符合便民原则。B 选项属于诚信原则。C 选项耐心答复属于便民原则。D 选项权责一体原则。因此 AC 正确。

77. 程序正当是当代行政法的基本原则，遵守程序是行政行为合法的要求之一。下列哪些做法违背了这一要求？

- A. 某环保局对当事人的处罚听证，由本案的调查人员担任听证主持人
- B. 某县政府自行决定征收基本农田 35 公顷
- C. 某公安局拟给予甲拘留 10 日的治安处罚，告知其可以申请听证
- D. 乙违反治安管理的事实清楚，某公安派出所当场对其作出罚款 500 元的处罚决定

【知识点】程序正当原则

【答案】AD

【解析】程序正当原则要求政府行政必须遵守法定程序，非经法定程序的行政行为无效或者效力有瑕疵。其中 A 选项中的听证程序，行政机关违反了程序回避原则，故 A 选项说法错误。D 选项中派出所采用简易程序对个人进行处罚，《治安管理处罚》规定了简易程序明确的限额：对个人 200 元以下、对法人或其他组织 1000 元以下的罚款和警告，对乙处罚 500 元，不能适用简易程序，故 D 说法错误。

78. 廖某在某镇沿街路边搭建小棚经营杂货，县建设局下发限期拆除通知后强制拆除，并对廖某作出罚款 2 万元的处罚。廖某起诉，法院审理认为廖某所建小棚未占用主干道，其违法行为没有严重到既需要拆除又需要实施顶格处罚的程度，判决将罚款改为 1000 元。法院判决适用了下列哪些原则？

- A. 行政公开
- B. 比例原则
- C. 合理行政
- D. 诚实守信

【知识点】行政法基本原则

【答案】BC

【解析】法院的判决中，涉及了对行政处罚行为限度对其目的实现的必要性的考察，属于比例原则的范畴。比例原则是合法行政的重要组成部分，因此 BC 选项正确。

79. 某公安局以刘某引诱他人吸食毒品为由对其处以 15 日拘留，并处 3000 元罚款的处罚。刘某不服，向法院提起行政诉讼。下列哪些说法是正确的？

- A. 公安局在作出处罚决定前传唤刘某询问查证，询问查证时间最长不得超过 24 小时
- B. 对刘某的处罚不当适用听证程序
- C. 如刘某为外国人，可以附加适用限期出境
- D. 刘某向法院起诉的期限为 3 个月

【知识点】行政处罚、行政诉讼

【答案】ACD

【解析】根据《行政处罚法》第 42 条，行政机关作出责令停产停业、吊销许可证或者执照、较大数额罚款等行政处罚决定之前，应当告知当事人有要求举行听证的权利。其中 3000 元属于较大罚款，因此刘某有要求听证的权利，B 选项错误。其余 ACD 选项正确。

80. 《反不正当竞争法》规定，当事人对监督检查部门作出的处罚决定不服的，可以自收到处罚决定之日起 15 日内向上一级主管机关申请复议；对复议决定不服的，可以自收到复议决定书之日起 15 日内向法院提起诉讼；也可以直接向法院提起诉讼。某县工商局认定某企业利用广告对商品作引人误解的虚假宣传，构成不正当竞争，处 10 万元罚款。该企业不服，申请复议。下列哪些说法是正确的？

- A. 复议机关应当为该工商局的上一级工商局
- B. 申请复议期间为 15 日
- C. 如复议机关作出维持决定，该企业向法院起诉，起诉期限为 15 日
- D. 对罚款决定，该企业可以不经复议直接向法院起诉

【知识点】行政复议、行政诉讼

【答案】CD

【解析】根据《行政诉讼法》第 38 条，申请人不服复议决定的，可以在收到复议决定书之日起十五日内向人民法院提起诉讼。因此 C 选项正确。《行政诉讼法》第 39 条，公民、法人或者其他组织直接向人民法院提起诉讼的……因此 D 选项正确。

81. 代履行是行政机关强制执行的方式之一。有关代履行，下列哪些说法是错误的？

- A. 行政机关只能委托没有利害关系的第三人代履行
- B. 代履行的费用均应当由负有义务的当事人承担

- C. 代履行不得采用暴力、胁迫以及其他非法方式
- D. 代履行 3 日前应送达决定书

【知识点】行政强制执行

【答案】ABD

【解析】根据《行政强制法》第 51 条，代履行不得采用暴力、胁迫以及其他非法方式。

82. 在行政诉讼中，针对下列哪些情形，法院应当判决驳回原告的诉讼请求？

- A. 起诉被告不作为理由不能成立的
- B. 受理案件后发现起诉不符合起诉条件的
- C. 被诉具体行政行为合法，但因法律变化需要变更或者废止的
- D. 被告在一审期间改变被诉具体行政行为，原告不撤诉的

【知识点】行政诉讼；驳回诉讼请求

【答案】AC

【解析】根据《行政诉讼法解释》第 56 条，有下列情形之一的，人民法院应当判决驳回原告的诉讼请求：（一）起诉被告不作为理由不能成立的；（三）被诉具体行政行为合法，但因法律、政策变化需要变更或者废止的。因此 AC 选项正确。

83. 王某认为社保局提供的社会保障信息有误，要求该局予以更正。该局以无权更正为由拒绝更正。王某向法院起诉，法院受理。下列哪些说法是正确的？

- A. 王某应当提供其向该局提出过更正申请以及政府信息与其自身相关且记录不准确的事实根据
- B. 该局应当对拒绝的理由进行举证和说明
- C. 如涉案信息有误但该局无权更正的，法院即应判决驳回王某的诉讼请求
- D. 如涉案信息有误且该局有权更正的，法院即应判决在 15 日内更正

【知识点】行政诉讼；政府信息公开

【答案】AB

【解析】根据《政府信息公开条例》第 5 条，被告拒绝更正与原告相关的政府信息记录的，应当对拒绝的理由进行举证和说明。原告起诉被告拒绝更正政府信息记录的，应当提供其向被告提出过更正申请以及政府信息与其自身相关且记录不准确的事实根据。因此 AB 正确。

84. 2009 年 3 月 15 日，严某向某市房管局递交出让方为郭某（严某之母）、受让方为严某的房产交易申请表以及相关材料。4 月 20 日，该局向严某核发房屋所有权证。后因家庭纠纷郭某想出售该房产时发现房产已不在名下，于 2013 年 12 月 5 日以该局为被告提起诉讼，要求撤销向严某核发的房屋所有权证，并给自己核发新证。一审法院判决维持被诉行为，郭某提出上诉。下列哪些说法是正确的？

- A. 本案的起诉期限为 2 年
- B. 本案的起诉期限从 2009 年 4 月 20 日起算
- C. 如诉讼中郭某解除对诉讼代理人的委托，在其书面报告法院后，法院应当通知其他当事人
- D. 二审法院应对一审法院的裁判和被诉具体行政行为是否合法进行全面审查

【知识点】行政诉讼的起诉

【答案】CD

【解析】根据《行政诉讼法司法解释》42 条：公民、法人或其他组织不知道行政机关作出的具体行政行为内容的，其起诉期限应当从其知道或应当知道该具体行政行为内容之日起计算 3 个月内提起诉讼。涉及不动产的具体行政行为从作出之日起超过 20 年、其他具体行政行为从作出之日起 5 年提起诉讼的，人民法院不予受理，此为除斥期间，起诉期间仍然为 3 个月。故 AB 错误。

85. 根据《公务员法》的规定，下列哪些选项属于公务员交流方式？

- A. 调任
- B. 转任
- C. 挂职锻炼
- D. 接受培训

【知识点】公务员交流方式

【答案】ABC

【解 析】根据《公务员法》第63条,交流的方式包括调任、转任和挂职锻炼。因此ABC选项正确。
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)郑某等人多次预谋通过爆炸抢劫银行运钞车。为方便跟踪运钞车,郑某等人于2012年4月6日杀害一车主,将其面包车开走(事实一)。后郑某等人制作了爆炸装置,并多次开面包车跟踪某银行运钞车,了解运钞车到某储蓄所收款的情况。郑某等人摸清运钞车情况后,于同年6月8日将面包车推下山崖(事实二)。同年6月11日,郑某等人将放有爆炸装置的自行车停于储蓄所门前。当运钞车停在该所门前押款人员下车提押款时(当时附近没有行人),郑某遥控引爆爆炸装置,致2人死亡4人重伤(均为运钞人员),运钞车中的230万元人民币被劫走(事实三)。

请回答第86—88题。

86. 关于事实一(假定具有非法占有目的),下列选项正确的是:

- A. 抢劫致人死亡包括以非法占有为目的故意杀害他人后立即劫取财物的情形
- B. 如认为抢劫致人死亡仅限于过失致人死亡,则对事实一只能认定为故意杀人罪与盗窃罪(如否认死者占有,则成立侵占罪),实行并罚
- C. 事实一同时触犯故意杀人罪与抢劫罪
- D. 事实一虽是为抢劫运钞车服务的,但依然成立独立的犯罪,应适用“抢劫致人死亡”的规定

【知识点】抢劫罪、故意杀人罪

【答 案】ABCD

【解 析】抢劫罪要求行为人具有非法占有他人财物的目的,并且用暴力或者胁迫手段对被害人的人身和财产权益均构成了紧迫性。杀害被害人后窃取财物的故意包含在抢劫之中,因此抢劫致人死亡包括以非法占有为目的故意杀害他人后立即劫去他人财物,AD正确。B选项属于学术观点争议,其中如果认为抢劫致人死亡仅限于过失致人死亡,则劫取财物行为不能被抢劫的故意所涵盖,因此构成数罪,B正确。郑某的行为同时触犯了故意杀人罪和抢劫罪,属于想象竞合犯,因此C正确。

87. 关于事实二的判断,下列选项正确的是:

- A. 非法占有目的包括排除意思与利用意思
- B. 对抢劫罪中的非法占有目的应与盗窃罪中的非法占有目的作相同理解
- C. 郑某等人在利用面包车后毁坏面包车的行为,不影响非法占有目的的认定
- D. 郑某等人事后毁坏面包车的行为属于不可罚的事后行为

【知识点】抢劫罪

【答 案】ABCD

【解 析】对于财产类犯罪,都应当具有非法占有目的,其包括排除意思和利用意思,既需要有排除原所有人占有的意思,也需要有利用其所得财物的意思。利用面包车以后的毁坏行为不作评价,是事后不能犯。因此ABCD均正确。

88. 关于事实三的判断,下列选项正确的是:

- A. 虽然当时附近没有行人,郑某等人的行为仍触犯爆炸罪
- B. 触犯爆炸罪与故意杀人罪的行为只有一个,属于想象竞合
- C. 爆炸行为亦可成为抢劫罪的手段行为
- D. 对事实三应适用“抢劫致人重伤、死亡”的规定

【知识点】危害公共安全罪

【答 案】ABCD

【解 析】爆炸罪属于危害公共安全罪的一个具体罪名,只要有可能危及不特定第三人即可,而不要求当时现场有人。爆炸行为同时确实造成人员伤亡的,构成爆炸罪与故意杀人罪、故意伤害罪的想象竞合,择一重处罚。爆炸行为不仅自身可以构成单独罪名,也可以构成抢劫罪的手段行为,其造成的结果构成抢劫罪的加重情节。因此ABCD均正确。

(二) 甲在强制戒毒所戒毒时, 无法抗拒毒瘾, 设法逃出戒毒所。甲径直到毒贩陈某家, 以赊账方式买了少量毒品过瘾。后甲逃往乡下, 告知朋友乙详情, 请乙收留。乙让甲住下(事实一)。甲对陈某的毒品动起了歪脑筋, 探知陈某将毒品藏在厨房灶膛内。某夜, 甲先用毒包子毒死陈某的2条看门狗(价值6000元), 然后翻进陈某院墙, 从厨房灶膛拿走陈某50克纯冰毒(事实二)。甲拿出40克冰毒, 让乙将40克冰毒和80克其他物质混合, 冒充120克纯冰毒卖出(事实三)请回答第89—91

89. 关于事实一, 下列选项正确的是:
- A. 甲是依法被关押的人员, 其逃出戒毒所的行为构成脱逃罪
 - B. 甲购买少量毒品是为了自吸, 购买毒品的行为不构成犯罪
 - C. 陈某出卖毒品给甲, 虽未收款, 仍属于贩卖毒品既遂
 - D. 乙收留甲的行为构成窝藏罪

【知识点】贩卖毒品罪

【答案】BC

【解析】贩卖毒品罪的客观方面要求具有贩卖的行为, 因此自己使用不够成该罪。而只要进行毒品交易即构成该罪的既遂, 不因是否实际收取对价而影响其既遂的成立。因此BC正确。

90. 关于事实二的判断, 下列选项正确的是:

- A. 甲翻墙入院从厨房取走毒品的行为, 属于入户盗窃
- B. 甲进入陈某厨房的行为触犯非法侵入住宅罪
- C. 甲毒死陈某看门狗的行为是盗窃预备与故意毁坏财物罪的想象竞合
- D. 对甲盗窃50克冰毒的行为, 应以盗窃罪论处, 根据盗窃情节轻重量刑

【知识点】盗窃罪

【答案】ABCD

【解析】财产类犯罪侵犯的是公民的财产, 不论是否合法, 均受法律保护, 因此甲翻墙进入厨房取走毒品, 不仅侵犯了陈某的居住安宁权, 也构成盗窃罪, 而应当根据毒品的价值来判断是否达到了盗窃罪的金额。因此ABD正确。毒死看门狗既是故意毁坏财物的实行行为, 又是盗窃罪的预备行为, 因此构成两罪的竞合, C正确。

91. 关于事实三的判断, 下列选项正确的是:

- A. 甲让乙卖出冰毒应定性为甲事后处理所盗赃物, 对此不应追究甲的刑事责任
- B. 乙将40克冰毒掺杂、冒充120克纯冰毒卖出的行为, 符合诈骗罪的构成要件
- C. 甲、乙既成立诈骗罪的共犯, 又成立贩卖毒品罪的共犯
- D. 乙在冰毒中掺杂使假, 不构成制造毒品罪

【知识点】洗钱罪, 诈骗罪

【答案】BCD

【解析】甲让乙出卖毒品, 本身构成掩饰隐瞒犯罪收益的行为, 并且也构成贩卖毒品罪, 甲乙为共犯, 因此A错误C正确。乙掺杂冒充, 构成诈骗罪与贩卖毒品罪的数罪, B正确。制造毒品罪要求从无到有, 乙只是参杂, 因此不构成制造毒品罪, D正确。

(三) 赵某、石某抢劫杀害李某, 被路过的王某、张某看见并报案。赵某、石某被抓获后, 2名侦查人员负责组织辨认。请回答第92—93题。

92. 关于辨认的程序, 下列选项正确的是:

- A. 在辨认尸体时, 只将李某尸体与另一尸体作为辨认对象
- B. 在2名侦查人员的主持下, 将赵某混杂在9名具有类似特征的人员中, 由王某张某个别进行辨认
- C. 在对石某进行辨认时, 9名被辨认人员中的4名民警因紧急任务离开, 在2名侦查人员的主持下, 将石某混杂在5名人员中, 由王某、张某个别进行辨认
- D. 根据王某、张某的要求, 辨认在不暴露他们身份的情况下进行

【知识点】辨认

【答 案】ABD

【解 析】根据刑事诉讼法及相关规定，公安机关组织的辨认应当至少由 7 名参杂对象，而 C 选项中四名民警因为任务紧急离开，使得参杂对象不符合要求，因此 C 选项不正确。ABD 选项均正确。

93. 关于辨认笔录的审查与认定，下列选项正确的是：

- A. 如对尸体的辨认过程没有录像，则辨认结果不得作为定案证据
- B. 如侦查人员组织辨认时没有见证人在场，则辨认结果不得作为定案的根据
- C. 如在辨认前没有详细向辨认人询问被辨认对象的具体特征，则辨认结果不得作为定案证据
- D. 如对赵某的辨认只有笔录，没有赵某的照片，无法获悉辨认真实情况的，也可补正或进行合理解释

【知识点】辨认

【答 案】D

【解 析】根据刑事诉讼法解释，辨认笔录中遗漏照片的，进行补正之后可以认定当时辨认情形的，可以作为定案依据。因此 D 选项正确。

(四) 黄某(17 周岁，某汽车修理店职工)与吴某(16 周岁，高中学生)在餐馆就餐时因琐事与赵某(16 周岁，高中学生)发生争吵，并殴打赵某致其轻伤。检察院审查后，综合案件情况，拟对黄某作出附条件不起诉决定，对吴某作出不起诉决定。请回答第 94—96 题。

94. 关于本案审查起诉的程序，下列选项正确的是：

- A. 应当对黄某、吴某的成长经历、犯罪原因和监护教育等情况进行社会调查
- B. 在讯问黄某、吴某和询问赵某时，应当分别通知他们的法定代理人到场
- C. 应当分别听取黄某、吴某的辩护人的意见
- D. 拟对黄某作出附条件不起诉决定，应当听取赵某及其法定代理人与诉讼代理人的意见

【知识点】未成年刑事案件

【答 案】BCD

【解 析】根据《刑事诉讼法》第 268 条，公安机关、人民检察院、人民法院办理未成年人刑事案件，根据情况可以对未成年犯罪嫌疑人、被告人的成长经历、犯罪原因、监护教育等情况进行调查。因此不是应当，A 选项错误。BCD 正确。

95. 关于对黄某的考验期，下列选项正确的是：

- A. 从宣告附条件不起诉决定之日起计算
- B. 不计入检察院审查起诉的期限
- C. 可根据黄某在考验期间的表现，在法定范围内适当缩短或延长
- D. 如黄某违反规定被撤销附条件不起诉决定而提起公诉，已经过的考验期可折抵刑期

【知识点】附条件不起诉决定

【答 案】BC

【解 析】根据《刑事诉讼法》第 272 条，附条件不起诉的考验期……从人民检察院作出附条件不起诉的决定之日起计算，因此 A 错误。由于附条件不起诉并没有实际实行刑罚，因此不可折抵刑期。

96. 关于本案的办理，下列选项正确的是：

- A. 在对黄某作出附条件不起诉决定、对吴某作出不起诉决定时，必须达成刑事和解
- B. 检察院对黄某作出附条件不起诉决定、对吴某作出不起诉决定时，可要求他们向赵某赔礼道歉、赔偿损失
- C. 在附条件不起诉考验期内，检察院可将黄某移交有关机构监督考察
- D. 检察院对黄某作出附条件不起诉决定，对吴某作出不起诉决定后，均应将相关材料装订成册，予以封存

【知识点】附条件不起诉决定

【答 案】B

【解 析】根据刑事诉讼法相关司法解释，附条件不起诉同时可以要求犯罪嫌疑人向被害人进行赔礼道歉、赔偿损失，作为考察情节之一，因此 B 正确。

97. 有关规章的决定和公布，下列说法正确的是：

- A. 审议规章草案时须由起草单位作说明
- B. 地方政府规章须经政府全体会议决定
- C. 部门联合规章须由联合制定的部门首长共同署名公布，使用主办机关的命令序号
- D. 规章公布后须及时在全国范围内发行的有关报纸上刊登

【知识点】规章

【答 案】C

【解 析】根据《规章制定程序条例》第 27 条，地方政府规章应当经政府常务会议或者全体会议决定，因此 B 错误。审议规章草案可以由起草单位说明，因此 A 错误。根据《规章制定条例》第 31 条，部门规章签署公布后，部门公报或者国务院公报和全国范围内发行的有关报纸应当及时予以刊登。地方政府规章签署公布后，本机人民政府公报和本行政区域范围内发行的报纸应当及时刊登。

98. 经夏某申请，某县社保局作出认定，夏某晚上下班途中驾驶摩托车与行人发生交通事故受重伤，属于工伤。夏某供职的公司认为其发生交通事故系醉酒所致，向法院起诉要求撤销认定。某县社保局向法院提交了公安局交警大队交通事故认定书、夏某住院的病案和夏某同事孙某的证言。下列说法正确的是：

- A. 夏某为本案的第三人
- B. 某县社保局提供的证据均系书证
- C. 法院对夏某住院的病案是否为原件的审查，系对证据真实性的审查
- D. 如有证据证明交通事故确系夏某醉酒所致，法院应判决撤销某县社保局的认定

【知识点】行政诉讼中的相关制度

【答 案】ACD

【解 析】县社保局提供的夏某同事孙某的证言属于证人证言，不是书证，因此 B 错误。ACD 正确。

99. 有关具体行政行为的效力和合法性，下列说法正确的是：

- A. 具体行政行为一经成立即生效
- B. 具体行政行为违法是导致其效力终止的唯一原因
- C. 行政机关的职权主要源自行政组织法和授权法的规定
- D. 滥用职权是具体行政行为构成违法的独立理由

【知识点】行政行为的效力

【答 案】CD

【解 析】具体行政行为的效力不仅需要行为的作出，还需要送达才生效，因此 A 错误。违法并不是导致具体行政行为失效的唯一原因，因此 B 错误。CD 正确。

100. 某县公安局以沈某涉嫌销售伪劣商品罪为由将其刑事拘留，并经县检察院批准逮捕。后检察院决定不起诉。沈某申请国家赔偿，赔偿义务机关拒绝。下列说法正确的是：

- A. 县公安局为赔偿义务机关
- B. 赔偿义务机关拒绝赔偿，应当书面通知沈某
- C. 国家应当给予沈某赔偿
- D. 对拒绝赔偿，沈某可以向县检察院的上一级检察院申请复议

【知识点】国家赔偿

【答 案】BCD

【解 析】根据《国家赔偿法》第 21 条，对公民采取逮捕措施后决定撤销案件、不起诉或者判决宣告无罪的，作出逮捕决定的机关为赔偿义务机关。因此应当由县检察院作为赔偿义务机关。