

# 2016年国家司法考试 — 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. 关于不作为犯罪，下列哪一选项是正确的？

- 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

【知识点】不作为犯罪

【答案】D

【解析】A选项，作为义务的来源还有职业要求、法律行为等等。B选项，不作为犯罪的成立必须满足不作为人有作为可能性的条件。C选项，造成危害结果是不真正不作为犯成立的必要条件。

2. 关于因果关系的认定，下列哪一选项是正确的？

- 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

【知识点】因果关系

【答案】C

【解析】A选项中王某财产损失是乞丐的行为造成的，和甲的行为无关。B选项，李某跳江是乙的威逼造成，和乙的行为存在因果关系。C选项，交警的不当指挥造成了事故的发生，丙的行为和石某死亡无关。D选项，如果没有丁的诈骗行为，陈某不会有汇钱的行为，丁的诈骗行为和陈某的财产损失存在因果关系。

3. 关于刑事责任能力，下列哪一选项是正确的？

- 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

【知识点】刑事责任能力

【答案】A

【解析】A选项，吸毒不影响行为人构成犯罪。B选项，C选项，不影响责任能力的无法查明不用考虑。D选项，丁实施犯罪时为无刑事责任能力人，不承担刑事责任。

4. 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？

- 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

【知识点】认识错误

【答案】C

【解析】甲对自己的醉酒驾车行为是有清醒认识的，仅仅对危险驾驶罪的法律规定认识有误，事实认识不存在错误。甲仅对拖拉机的机动车属性认识不足，具有违法性认识的可能性，需要承担法律责任。

5. 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？

- 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
- 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

【知识点】疑罪从无

【答案】A

【解析】A选项，吴某具有杀人的故意，没有打中，成立故意杀人未遂。B选项，不能对同一行为进行两次评价。C选项，对乙成立故意杀人未遂。D选项，一个行为只定一个罪名。

6. 关于正当防卫与紧急避险，下列哪一选项是正确的？

- 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

【知识点】正当防卫紧急避险

【答案】D

【解析】A选项，正当防卫没有主体要求。B选项，可以成立正当防卫。C选项，紧急避险保护的只能是合法财产。D选项，构成紧急避险。

7. 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？

- 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

【知识点】故意伤害罪、疑罪从无

【答案】D

【解析】甲乙丙三人构成故意伤害罪的共犯，丙当然构成故意伤害罪；甲和乙是以伤害的故意实施犯罪行为，造成丁死亡，构成故意伤害（致死）罪；共同犯罪中行为人要对所有的行为后果负责。

8. 《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？

- 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

【知识点】没收违法所得

【答案】B

【解析】输掉的赌资无需退赔；违法所得贬值不影响原额退赔；行贿受贿只需追缴行贿财产；盗窃所得只需追缴窃得财产。

9. 关于职业禁止，下列哪一选项是正确的？

- 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. 行为入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

【知识点】职业禁止

【答案】B

【解析】《刑法修正案九》新设了职业禁止，即刑法三十七条之一规定的内容。

10. 关于追诉时效，下列哪一选项是正确的？

- 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

【知识点】追诉时效

【答案】D

【解析】不满5年有期徒刑包括拘役的情形，适用诉讼时效的规定；追诉期以具体犯罪法定最高刑为区分标准；诉讼时效也适用从旧兼从轻原则；伪造私人印章不构成我国的犯罪，不能成为诉讼时效中断的原因。

11. 关于法条关系，下列哪一选项是正确的（不考虑数额）？

- 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

【知识点】法条竞和

【答案】D

【解析】盗窃罪和诈骗罪是对立的关系，既没有法条竞合也没有想象竞合；故意杀人和故意伤害不存

在法条竞合的关系；招摇撞骗罪是损害国家机关的威信、公共利益或者公民合法权益的行为，它所骗取的不仅包括财物（但无数额多少的限制），还包括工作、职务、地位、荣誉等等，属于妨害社会管理秩序罪，和普通的诈骗罪侵犯的客体不同。

12. 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？

- 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

【知识点】以危险方法危害公共安全罪

【答案】C

【解析】火堆很快被通行车辆轧灭，甲的行为不足以危害公共安全，不满足构成危害公共安全类罪名的条件；构成以危险方法危害公共安全罪必须实施了和放火、决水、爆炸等犯罪行为相当的危险行为。

13. 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？

- 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

【知识点】破坏交通设施罪、想象竞合犯

【答案】C

【解析】幼童的死亡不是火车颠覆事故造成的，而是陈某破坏轨道的行为直接造成，陈某对幼童的死亡承担过失致人死亡的责任，由于陈某破坏轨道的行为没有造成火车颠覆、毁坏事故，并没有造成严重后果，因此不成立破坏交通设施罪的结果加重犯。

14. 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？

- 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

【知识点】贷款诈骗罪

【答案】D

【解析】贷款诈骗罪是以非法占有为目的，甲贷款是为了从事养殖，不具有非法占有的目的，不构成贷款诈骗罪；骗取贷款罪是采用欺骗手段取得银行经融机构贷款，甲是在信用社主任的要求下提供的他人身份证，本身不具有欺骗的故意，没有犯罪故意，不构成骗取贷款罪；乙为信用社主任，明知甲提供的身份证是他人的，还发放贷款，构成违法发放贷款罪。

15. 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？

- 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

【知识点】敲诈勒索罪、绑架罪

【答案】D

【解析】乙、丙是在讨要合法债权的主观故意支配下扣押的吴某,成立非法拘禁罪既遂,甲出于绑架勒索的意图绑架了吴某,且实际控制了吴某的人身自由,甲成立绑架罪既遂;吴某回家路上淹死和甲乙丙的犯罪行为没有因果关系,不构成结果加重犯。

16. 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?

- 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

【知识点】抢劫罪

【答案】C

【解析】贾某将马某打倒在地,劫取财物后抢劫行为已经完成,贾某离开时为报复马某反抗踢了对方一脚致其死亡,该行为不能认定为抢劫行为的延续,而是抢劫行为结束后的过失行为,构成过失致人死亡罪,因此贾某构成抢劫罪和过失致人死亡罪,数罪并罚。

17. 关于诈骗罪的认定,下列哪一选项是正确的(不考虑数额)?

- 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

【知识点】诈骗罪

【答案】B

【解析】诈骗罪的构成要件必须是受骗人基于错误认识处分自己的财产,ACD三个选项中,受害人没有基于认识错误处分自己的财产,不构成诈骗罪而是盗窃罪,B选项他人基于购买商品地错误认识处分了自己的财产,构成诈骗罪。

18. 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?

- 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,择一性甲的行为

【知识点】诈骗罪、侵占罪

【答案】D

【解析】抢劫罪是以非法占有为目的,对财物的所有人、保管人当场使用暴力、胁迫或其他方法,强行将公私财物抢走的行为。甲没有使用暴力或者胁迫,不构成抢劫罪。乙听信甲的谎言,但是并没有处分自己的财产,因此甲不构成诈骗罪。掉在地上的钱包出于乙的视线之内,不是遗忘物。

19. 下列哪一行为应以妨害公务罪论处?

- 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

【知识点】妨害公务罪

【答案】C

【解析】A选项，警察的公务行为已经处理完毕，甲的行为没有妨害到公务。乙为了摆脱抓捕对戴某使用暴力，戴某虽是警察但并不是在处理公务，也不构成妨害公务罪。C选项中的行为妨害了警察的行政拘留活动，构成妨害公务罪。组织他人偷越国境过程中暴力抗拒检查的构成加重情节。

20. 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？

- 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

【知识点】伪证罪

【答案】C

【解析】诬告陷害罪，是指捏造事实，作虚假告发，意图陷害他人，使他人受刑事追究的行为。乙捏造凶手相貌特征，没有陷害他人、使他人受刑事追究的犯罪故意，不构成诬告陷害罪。

21. 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？

- 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

【知识点】受贿罪

【答案】D

【解析】乙、丙的行为符合行贿罪的构成要件。

22. 《中共中央关于全面深化改革若干重大问题的决定》提出“让审理者裁判、由裁判者负责”。结合刑事诉讼基本原理，关于这一表述的理解，下列哪一选项是正确的？

- A. 体现了我国刑事诉讼职能的进一步细化与完善
- B. 体现了刑事诉讼直接原则的要求
- C. 体现了刑事审判的程序性特征
- D. 体现了刑事审判控辩式庭审方式改革的方向

【知识点】刑事审判

【答案】B

【解析】让审理者裁判、由裁判者负责，体现了分工负责互相配合。

23. 关于监狱在刑事诉讼中的职权，下列哪一选项是正确的？

- A. 监狱监管人员指使被监管人体罚虐待其他被监管人的犯罪，由监狱进行侦查
- B. 罪犯在监狱内犯罪并被发现判决时没有发现的罪行，应由监狱一并侦查
- C. 被判处有期徒刑罪犯的暂予监外执行均应当由监狱提出书面意见，报省级以上监狱管理部门批准

D. 被判处有期徒刑罪犯的减刑应当由监狱提出建议书, 并报法院审核裁定

【知识点】监狱的职权

【答案】D

【解析】有期徒刑的减刑程序, 由罪犯服刑地的中级人民法院作出裁定。

24. 甲省A市副市长涉嫌受贿2000万元, 为保证诉讼顺利进行, 拟指定甲省B市管辖。关于本案指定管辖, 下列哪一选项是正确的?

- A. 如指定B市中级人民法院审理, 应由B市检察院侦查并提起公诉
- B. 甲省检察院可指定B市检察院审查起诉并指定B市中级人民法院审理
- C. 可由最高检察院直接指定B市检察院立案侦查
- D. 如甲省高级法院指定B市中级人民法院审理, A市中级人民法院应将案卷材料移送B市中级人民法院

【知识点】指定管辖

【答案】C

【解析】指定管辖是指管辖不明或者有管辖权的法院不宜行使管辖权时, 由上级法院以指定的方式确定案件的管辖权。

25. 法官齐某从A县法院辞职后, 在其妻洪某开办的律师事务所从业。关于齐某与洪某的辩护人资格, 下列哪一选项是正确的?

- A. 齐某不得担任A县法院审理案件的辩护人
- B. 齐某和洪某不得分别担任同案犯罪嫌疑人的辩护人
- C. 齐某和洪某不得同时担任同一犯罪嫌疑人的辩护人
- D. 洪某可以律师身份担任A县法院审理案件的辩护人

【知识点】辩护

【答案】D

【解析】审判人员、检察人员从人民法院、检察院离职后两年以内不得以律师身份担任辩护人。洪某作为律师没有此限制。

26. 郭某涉嫌参加恐怖组织罪被逮捕, 随后委托律师姜某担任辩护人。关于姜某履行辩护职责, 下列哪一选项是正确的?

- A. 姜某到看守所会见郭某时, 可带1-2名律师助理协助会见
- B. 看守所可对姜某与郭某的往来信件进行必要的检查, 但不得截留、复制
- C. 姜某申请法院收集、调取证据而法院不同意的, 法院应书面说明不同意的理由
- D. 法庭审理中姜某作无罪辩护的, 也可当庭对郭某从轻量刑的问题发表辩护意见

【知识点】会见

【答案】D

【解析】A选项, 辩护律师姜某有会见权, 不可以携带律师助理。D选项是辩护律师的权利。

27. 根据《刑事诉讼法》的规定, 辩护律师收集到的下列哪一证据应及时告知公安机关、检察院?

- A. 强奸案中被害人系精神病人的证据
- B. 故意伤害案中犯罪嫌疑人系正当防卫的证据
- C. 投放危险物质案中犯罪嫌疑人案发时在外地出差的证据
- D. 制造毒品案中犯罪嫌疑人犯罪时刚满16周岁的证据

【知识点】辩护

【答案】C

【解析】在人民检察院侦查、审查逮捕、审查起诉的过程中, 辩护人收集到的有关犯罪嫌疑人不在犯罪现场、未达到刑事责任年龄、属于依法不负刑事责任的精神病人的证据, 应当及时告知人民检察院。

28. 王某系聋哑人, 因涉嫌盗窃罪被提起公诉。关于本案, 下列哪一选项是正确的?

- A. 讯问王某时, 如有必要可通知通晓聋哑手势的人参加

- B. 王某没有委托辩护人，应通知法律援助机构指派律师为其提供辩护
- C. 辩护人经通知未到庭，经王某同意，法院决定开庭审理
- D. 因事实清楚且王某认罪，实行独任审判

【知识点】辩护

【答案】B

【解析】聋哑人属于应当提供法律援助的情形，所以B选项正确。

29. 公安机关发现一具被焚烧过的尸体，因地处偏僻且天气恶劣，无法找到见证人，于是对勘验过程进行了全程录像，并在笔录中注明原因。法庭审理时，辩护人以勘验时没有见证人在场为由，申请排除勘验现场收集的物证。关于本案证据，下列哪一选项是正确的？

- A. 因违反取证程序的一般规定，应当排除
- B. 应予以补正或者作出合理解释，否则予以排除
- C. 不仅物证应当排除，对物证的鉴定意见等衍生证据也应排除
- D. 有勘验过程全程录像并在笔录中已注明理由，不予排除

【知识点】证据

【答案】D

【解析】勘验应当邀请两名与案件无关的见证人在场。但是由于客观原因无法由符合条件的人员担任见证人的，应当在笔录材料中注明情况，并对相关活动进行录像。

30. 关于《刑事诉讼法》规定的证明责任分担，下列哪一选项是正确的？

- A. 公诉案件中检察院负有证明被告人有罪的责任，证明被告人无罪的责任由被告方承担
- B. 自诉案件的证明责任分配依据“谁主张，谁举证”的法则确定
- C. 巨额财产来源不明案中，被告人承担说服责任
- D. 非法持有枪支案中，被告人负有提出证据的责任

【知识点】证明责任分担

【答案】D

【解析】D选项中的非法持有类犯罪，实行举证责任倒置，由被告承担举证责任。

31. 甲与邻居乙发生冲突致乙轻伤，甲被刑事拘留期间，甲的父亲代为与乙达成和解，公安机关决定对甲取保候审。关于甲在取保候审期间应遵守的义务，下列哪一选项是正确的？

- A. 将驾驶证件交执行机关保存
- B. 不得与乙接触
- C. 工作单位调动的，在24小时内报告执行机关
- D. 未经公安机关批准，不得进入特定的娱乐场所

【知识点】取保候审应遵守的义务

【答案】C

【解析】取保候审应遵守的义务其中一点为住址、工作单位和联系方式发生变动的，24小时内向执行机关报告，所以C选项正确。

32. 甲乙二人涉嫌猥亵儿童，甲被批准逮捕，乙被取保候审。案件起诉到法院后，乙被法院决定逮捕。关于本案羁押必要性审查，下列哪一选项是正确的？

- A. 在审查起诉阶段对甲进行审查，由检察院公诉部门办理
- B. 对甲可进行公开审查并听取被害儿童法定代理人的意见
- C. 检察院可依职权对乙进行审查
- D. 经审查发现乙系从犯、具有悔罪表现且可能宣告缓刑，不予羁押不致发生社会危险性的，检察院应要求法院变更强制措施

【知识点】羁押必要性审查

【答案】C

【解析】犯罪嫌疑人、被告人被逮捕之后，人民检察院应当对羁押必要性进行审查，这是依职权启动的审查。所以C选项正确。

33. 甲乙二人在餐厅吃饭时言语不合进而互相推搡，乙突然倒地死亡，县公安局以甲涉嫌过失致人死亡立案侦查。经鉴定乙系特殊体质，其死亡属意外事件，县公安局随即撤销案件。关于乙的近亲属的诉讼权利，下列哪一选项是正确的？

- A. 就撤销案件向县公安局申请复议
- B. 就撤销案件向县公安局的上一级公安局申请复核
- C. 向检察院侦查监督部门申请立案监督
- D. 直接向法院对甲提起刑事附带民事诉讼

【知识点】近亲属的诉讼权利

【答案】D

【解析】ADCD四个选项中涉及的事项，只有D选项的刑事附带民事诉讼，近亲属有权提起，其它近亲属均不可以提起。

34. 某地发生一起以爆炸手段故意杀人致多人伤亡的案件。公安机关立案侦查后，王某被确定为犯罪嫌疑人。关于本案辨认，下列哪一选项是正确的？

- A. 证人甲辨认制造爆炸物的工具时，混杂了另外4套同类工具
- B. 证人乙辨认犯罪嫌疑人时未同步录音或录像，辨认笔录不得作为定案的依据
- C. 证人丙辨认犯罪现场时没有见证人在场，辨认笔录不得作为定案的依据
- D. 王某作为辨认人时，陪衬物不受数量的限制

【知识点】辨认

【答案】A

【解析】辨认的数量要求，辨认物品时，同类物品不得少于5件。

35. 甲、乙共同实施抢劫，该案经两次退回补充侦查后，检察院发现甲在两年前曾实施诈骗犯罪。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 应将全案退回公安机关依法处理
- B. 对新发现的犯罪自行侦查，查清犯罪事实后一并提起公诉
- C. 将新发现的犯罪移送公安机关侦查，待公安机关查明事实移送审查起诉后一并提起公诉
- D. 将新发现的犯罪移送公安机关立案侦查，对已查清的犯罪事实提起公诉

【知识点】退回补充侦查

【答案】D

【解析】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。

36. 法院在审理胡某持有毒品案时发现，胡某不仅持有毒品数量较大，而且向他人出售毒品，构成贩卖毒品罪。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 如胡某承认出售毒品，法院可直接改判
- B. 法院可在听取控辩双方意见基础上直接改判
- C. 法院可建议检察院补充或者变更起诉
- D. 法院可建议检察院退回补充侦查

【知识点】补充侦查、变更起诉

【答案】C

【解析】在法庭审判阶段，人民法院可以建议人民检察院补充或者变更起诉。

37. 甲犯抢夺罪，法院经审查决定适用简易程序审理。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 适用简易程序必须由检察院提出建议
- B. 如被告人已提交承认指控犯罪事实的书面材料，则无需再当庭询问其对指控的意见

- C. 不需要调查证据, 直接围绕罪名确定和量刑问题进行审理  
D. 如无特殊情况, 应当庭宣判

【知识点】简易程序

【答案】D

【解析】适用简易程序审理案件, 一般应当当庭宣判。

38. 龚某因生产不符合安全标准的食品罪被一审法院判处有期徒刑5年, 并被禁止在刑罚执行完毕之日起3年内从事食品加工行业。龚某以量刑畸重为由上诉, 检察院未抗诉。关于本案二审, 下列哪一选项是正确的?

- A. 应开庭审理  
B. 可维持有期徒刑5年的判决, 并将职业禁止的期限变更为4年  
C. 如认为原判认定罪名不当, 二审法院可在维持原判刑罚不变的情况下改判为生产有害食品罪  
D. 发回重审后, 如检察院变更起诉罪名为生产有害食品罪, 一审法院可改判并加重龚某的刑罚

【知识点】二审

【答案】C

【解析】二审要遵循上诉不加刑的原则, 但是可以变更罪名。所以C选项正确。

39. 甲和乙因故意杀人被中级法院分别判处死刑立即执行和无期徒刑。甲、乙上诉后, 高级法院裁定维持原判。关于本案, 下列哪一选项是正确的?

- A. 高级法院裁定维持原判后, 对乙的判决即已生效  
B. 高级法院应先复核再报请最高法院核准  
C. 最高法院如认为原判对乙的犯罪事实未查清, 可查清后对乙改判并核准甲的死刑  
D. 最高法院如认为甲的犯罪事实不清、证据不足, 不予核准死刑的, 只能使用裁定

【知识点】判决生效时间

【答案】D

【解析】高法解释第350条, 原判事实不清, 证据不足的, 应当裁定不予核准, 并撤销原判, 发回重审。

40. 关于生效裁判执行, 下列哪一做法是正确的?

- A. 甲被判处管制1年, 由公安机关执行  
B. 乙被判处有期徒刑1年宣告缓刑2年, 由社区矫正机构执行  
C. 丙被判处有期徒刑1年6个月, 在被交付执行前, 剩余刑期5个月, 由看守所代为执行  
D. 丁被判处10年有期徒刑并处没收财产, 没收财产部分由公安机关执行

【知识点】生效裁判的执行

【答案】B

【解析】被宣告缓刑的犯罪分子, 实行社区矫正, 由社区矫正机构执行。

41. 下列哪一案件可以适用当事人和解的公诉案件诉讼程序?

- A. 甲因侵占罪被免除处罚2年后, 又涉嫌故意伤害致人轻伤  
B. 乙涉嫌寻衅滋事, 在押期间由其父亲代为和解, 被害人表示同意  
C. 丙涉嫌过失致人重伤, 被害人系限制行为能力人, 被害人父亲愿意代为和解  
D. 丁涉嫌破坏计算机信息系统, 被害人表示愿意和解

【知识点】当事人和解的公诉案件诉讼程序

【答案】C

【解析】可以适用当事人和解的公诉案件诉讼程序的是(1)民间纠纷引起, 涉嫌《刑法》分则四章、五章规定的犯罪, 可能判处三年以下有期徒刑的;(2)除渎职罪以外的可能判处7年有期徒刑以下刑罚的过失犯罪案件;(3)犯罪嫌疑人、被告人5年以内没有故意犯罪。C选项规定的情形有可能适用。

42. 甲将乙杀害，经鉴定甲系精神病人，检察院申请法院适用强制医疗程序。关于本案，下列哪一选项是正确的？

- A. 法院审理该案，应当会见甲
- B. 甲没有委托诉讼代理人的，法院可通知法律援助机构指派律师担任其诉讼代理人
- C. 甲出庭的，应由其法定代理人或诉讼代理人代为发表意见
- D. 经审理查明甲具有部分刑事责任能力，依法应当追究刑事责任的，转为普通程序继续审理

【知识点】强制医疗程序

【答案】A

【解析】《刑事诉讼法解释》规定，审理人民检察院申请强制医疗的案件，应当会见被申请人。

43. 根据规定，地方的事业单位机构和编制管理办法由省、自治区、直辖市人民政府机构编制管理机关拟定，报国务院机构编制管理机关审核后，由下列哪一机关发布？

- A. 国务院
- B. 省、自治区、直辖市人民政府
- C. 国务院机构编制管理机关
- D. 省、自治区、直辖市人民政府机构编制管理机关

【知识点】地方的事业单位机构和编制管理办法

【答案】B

【解析】地方的事业单位机构和编制管理办法由省、自治区、直辖市人民政府机构编制管理机关拟定，报国务院机构编制管理机关审核后，省、自治区、直辖市人民政府公布。

44. 为落实淘汰落后产能政策，某区政府发布通告：凡在本通告附件所列名单中的企业两年内关闭。提前关闭或者积极配合的给予一定补贴，逾期不履行的强制关闭。关于通告的性质，下列哪一选项是正确的？

- A. 行政规范性文件
- B. 具体行政行为
- C. 行政给付
- D. 行政强制

【知识点】具体行政行为

【答案】B

【解析】因为《通告》中明确规定，在本通告附件所列名单中的企业，所以是针对特定主体，所以应当认定为具体行政行为而非抽象行政行为。

45. 李某多次发送淫秽短信、干扰他人正常生活，公安机关经调查拟对李某作出行政拘留10日的处罚。关于此处罚决定，下列哪一做法是适当的？

- A. 由公安派出所作出
- B. 依当场处罚程序作出
- C. 应及时通知李某的家属
- D. 紧急情况下可以口头方式作出

【知识点】行政处罚

【答案】C

【解析】行政拘留的处罚程序，明确规定行政拘留的，应当及时通知被处罚人的家属。

46. 下列哪一行政行为不属于行政强制措施？

- A. 审计局封存转移会计凭证的被审计单位的有关资料
- B. 公安交通执法大队暂扣酒后驾车的贾某机动车驾驶证6个月
- C. 税务局扣押某企业价值相当于应纳税款的商品
- D. 公安机关对醉酒的王某采取约束性措施至酒醒

【知识点】行政强制措施

【答案】B

【解析】行政强制措施有4种，限制、查封、扣押和冻结存款汇款。B选项属于行政处罚措施。

47. 甲公司与乙公司发生纠纷向工商局申请公开乙公司的工商登记信息。该局公开了乙公司的名称、注册号、住所、法定代表人等基本信息，但对经营范围、从业人数、注册资本等信息拒绝公开。甲公司向法院起诉，法院受理。关于此事，下列哪一说法是正确的？

- A. 甲公司应先向工商局的上一级工商局申请复议，对复议决定不服再向法院起诉
- B. 工商局应当对拒绝公开的依据以及履行法定告知和说明理由义务的情况举证
- C. 本案审理不适用简易程序
- D. 因相关信息不属政府信息，拒绝公开合法

【知识点】信息公开，行政复议

【答案】B

【解析】工商局作为被告，应当对具体行政行为的合法性承担举证责任，即对拒绝公开的依据以及履行法定告知和说明理由义务的情况举证。

48. 某区食品药品监督管理局以某公司生产经营超过保质期的食品违反《食品安全法》为由，作出处罚决定。公司不服，申请行政复议。关于此案，下列哪一说法是正确的？

- A. 申请复议期限为60日
- B. 公司不得以电子邮件形式提出复议申请
- C. 行政复议机关不能进行调解
- D. 公司如在复议决定作出前撤回申请，行政复议中止

【知识点】行政复议

【答案】A

【解析】行政复议的申请期限，自知道具体行政行为的60日内申请。

49. 某区卫计局以董某擅自开展诊疗活动为由作出没收其违法诊疗工具并处5万元罚款的处罚。董某向区政府申请复议，区政府维持了原处罚决定。董某向法院起诉。下列哪一说法是正确的？

- A. 如董某只起诉区卫计局，法院应追加区政府为第三人
- B. 本案应以区政府确定案件的级别管辖
- C. 本案可由区卫计局所在地的法院管辖
- D. 法院应对原处罚决定和复议决定进行合法性审查，但不对复议决定作出判决

【知识点】当事人、管辖

【答案】C

【解析】针对经过复议的具体行政行为提起行政诉讼，本题目中区政府维持了原处罚决定，可以由复议机关所在地法院或者原机关所在地法院管辖。所以C选项正确。

50. 某县公安局于2012年5月25日以方某涉嫌合同诈骗罪将其刑事拘留，同年6月26日取保候审，8月11日检察院决定批准逮捕方某。2013年5月11日，法院以指控依据不足为由判决方某无罪，方某被释放。2014年3月2日方某申请国家赔偿。下列哪一说法是正确的？

- A. 县公安局为赔偿义务机关
- B. 赔偿义务机关可就赔偿方式和数额与方某协商，但不得就赔偿项目进行协商
- C. 方某2012年6月26日至8月11日取保候审，不属于国家赔偿范围
- D. 对方某的赔偿金标准应按照2012年度国家职工日平均工资计算

【知识点】国家赔偿

【答案】C

【解析】司法赔偿中，针对人身权的刑事司法赔偿，排除管制、缓刑、减刑、假释、取保候审和剥夺政治权利。所以C选项中取保候审的时间不属于国家赔偿范围。

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. 关于罪刑法定原则与刑法解释，下列哪些选项是正确的？

- A. 对甲法条中的“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

【知识点】罪刑法定原则、刑法解释

【答案】AD

【解析】某一具体法条中的刑法解释方法不能适用于其他法条；刑法分则条文的解释要符合语义解释和目的解释。

52. 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？

- 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

【知识点】抽象认识错误

【答案】CD

【解析】甲主观上没有帮助丙的意图，客观上帮助丙逃脱不构成正当防卫，应认定为偶然防卫，打中乙是出于甲的意料之外，客观上阻碍了甲继续行凶，甲的行为成立故意伤害未遂；乙的犯罪故意是伤害丙，丙逃走，乙不可能成立犯罪既遂。

53. 关于犯罪未遂的认定，下列哪些选项是正确的？

- 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

【知识点】犯罪未遂

【答案】BC

【解析】抢劫罪的犯罪既遂标准是是否非法占有了公私财物、是否侵犯了被害人的人身权利，乙的行为既没有伤害周某的人身权利也没有占有周某的财物，属于抢劫未遂；丙的犯罪故意是盗窃真金锭，由于丙意料之外的原因（金锭是假的）而未遂，丙的行为成立盗窃金锭未遂。

54. 关于罪数，下列哪些选项是正确的（不考虑数额或情节）？

- 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

【知识点】罪数

【答案】BD

【解析】走私毒品和走私假币侵犯的是两个不同的法益, 应当数罪并罚; 丁帮助黄某提供互联网接入服务的行为同时触犯了两个罪名, 构成想象竞合犯。

55. 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?

- 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

【知识点】数罪并罚

【答案】ABC

【解析】数罪并罚的执行采取吸收原则、合并原则、限制加重原则, 数罪中有一罪被判处死刑或者无期徒刑的, 执行死刑或者无期徒刑。数罪中被判处有附加刑的, 附加刑也应当执行, 并且有几个执行几个。数罪中被判处有期徒刑和拘役的, 有期徒刑吸收拘役, 只需要执行有期徒刑。

56. 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?

- 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

【知识点】具体罪名

【答案】ABCD

【解析】帮助恐怖活动成立单独的犯罪, 不适用从犯的有关规定; 《刑法》第一百二十条之二, 将准备实施恐怖活动的行为单独成立准备实施恐怖活动罪。

57. 关于生产、销售伪劣商品罪, 下列哪些选项是正确的?

- 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

【知识点】生产销售伪劣商品罪

【答案】ACD

【解析】生产销售劣药和假药的犯罪对象不同, 构成犯罪的标准不同, 社会危害性不同, 分别成立不同的犯罪, 数罪并罚。所谓食品, 是指各种供人食用或者饮用的成品和原料以及按照传统既是食品又是药品的物品, 但是不包括以治疗为目的的物品, 生猪是食品的原料, 添加瘦肉精构成生产有毒有害食品罪。

58. 关于侵犯公民人权利罪的认定, 下列哪些选项是正确的?

- 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

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

【知识点】侵犯公民人身权利罪

【答案】AC

【解析】父母为了获利贩卖自己的亲生子女，构成拐卖儿童罪；刑法第二百三十七条规定：以暴力、胁迫或者其他方法强制猥亵他人或者侮辱妇女的，处五年以下有期徒刑或者拘役。“丁的行为还不足以构成强制侮辱罪。”

59. 下列哪些行为构成盗窃罪（不考虑数额）？

- 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

【知识点】盗窃罪

【答案】ABCD

【解析】所谓窃取，是指行为人违反被害人的意志，将他人占有的财物转移为自己或第三者（包括单位）占有。窃取行为虽然通常具有秘密性，其原意也是秘密窃取，但盗窃不能限定在秘密窃取上。上述四个选项均构成盗窃罪。

60. 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？

- 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

【知识点】刑九新罪名

【答案】CD

【解析】现行《刑法》第二百八十四条之一第四项规定，代替他人或者让他人代替自己参加第一款规定的考试的，处拘役或者管制，并处或者单处罚金。甲和乙的行为均构成代替考试罪。

61. 关于毒品犯罪，下列哪些选项是正确的？

- A. 甲无牟利目的，为江某代购仅用于吸食毒品，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

【知识点】毒品犯罪

【答案】ABD

【解析】丙和曾某互不知情，没有共同犯罪的故意，不构成共同犯罪，丙只需对自己运送的500克海

洛因承担责任。

62. 关于贿赂犯罪的认定,下列哪些选项是正确的?

- 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

【知识点】贿赂犯罪

【答案】ABCD

【解析】受贿罪的主体是国家工作人员,《刑法》第九十三条对“国家工作人员”的定义:“本法所称的国家工作人员,是指国家机关中从事公务的人员。国有公司、企业、事业单位、人民团体中从事公务的人员和国家机关、国有公司、企业、事业单位委派到非国有公司、企业、事业单位、社会团体中从事公务的人员,以及其它依照法律从事公务的人员,以国家工作人员从论。”上面四个选项都构成受贿罪。

63. 关于渎职犯罪,下列哪些选项是正确的?

- 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

【知识点】渎职犯罪

【答案】CD

【解析】玩忽职守罪是指国家机关工作人员严重不负责任,不履行或不认真履行自己的工作职责,致使公共财产、国家和人民利益遭受重大损失的行为。办公楼失火是其他办公室人员操作电炉不当引起,并非有秦某的失职行为造成,秦某不构成玩忽职守罪。武某未能发现非法行医,不是武某玩忽职守造成的,武某不构成玩忽职守罪。

64. 刑事诉讼法的独立价值之一是具有影响刑事实体法实现的功能。下列哪些选项体现了这一功能?

- A. 被告人与被害人达成刑事和解而被法院量刑时从轻处理
- B. 因排除犯罪嫌疑人的口供,检察院作出证据不足不起诉的决定
- C. 侦查机关对于已超过追诉期限的案件不予立案
- D. 只有被告人一方上诉的案件,二审法院判决时不得对被告人判处重于原判的刑罚

【知识点】刑事诉讼法的独立价值

【答案】ABD

【解析】C选项体现的是保障刑法实施的工具价值。

65. 关于保障诉讼参与人的诉讼权利原则,下列哪些选项是正确的?

- A. 是对《宪法》和《刑事诉讼法》尊重和保障人权的具体化
- B. 保障诉讼参与人的诉讼权利,核心在于保护犯罪嫌疑人、被告人的辩护权
- C. 要求诉讼参与人在享有诉讼权利的同时,还应承担法律规定的诉讼义务

D. 保障受犯罪侵害的人的起诉权和上诉权, 是这一原则的重要内容

【知识点】保障诉讼参与人的诉讼权利

【答案】ABC

【解析】D选项的正确表述应当为保障犯罪嫌疑人、被告人和其他诉讼参与人依法享有的辩护权和其他诉讼权利。

66. 田某涉嫌挪用公款被立案侦查并逮捕, 侦查过程中发现田某还涉嫌重婚。关于本案处理, 下列哪些选项是正确的?

A. 如挪用公款与重婚互有牵连, 检察院可并案侦查

B. 对田某的侦查羁押期限可自发现其涉嫌重婚之日起重新计算

C. 如检察院审查起诉后认为田某构成挪用公款而不构成重婚, 应当对重婚罪作出不起诉决定

D. 如检察院只对田某以挪用公款罪提起公诉, 重婚罪的被害人可向法院提起自诉

【知识点】起诉

【答案】AD

【解析】侦查羁押期限的计算自新罪被发现之日起重新计算。重婚罪不属于自诉案件, 但属于不告不理。

67. 甲驾车将昏迷的乙送往医院, 并垫付了医疗费用。随后赶来的乙的家属报警称甲驾车撞倒乙。急救中, 乙曾短暂清醒并告诉医生自己系被车辆撞倒。医生将此话告知警察, 并称从甲送乙入院时的神态看, 甲应该就是肇事者。关于本案证据, 下列哪些选项是正确的?

A. 甲垫付医疗费的行为与交通肇事不具有关联性

B. 乙告知医生“自己系被车辆撞倒”属于直接证据

C. 医生基于之前乙的陈述, 告知警察乙系被车辆撞倒, 属于传来证据

D. 医生认为甲是肇事者的证词属于符合一般生活经验的推断性证言, 可作为定案依据

【知识点】证据

【答案】AC

【解析】直接证据是指可以单独直接证明案件主要事实的证据。B选项中乙的证言只能证明自己是被车辆撞倒, 并不能证明甲是肇事者。所以不能认定为直接证据。D选项明显不可以作为定案依据。

68. 辩护律师在庭审中对控方证据提出异议, 主张这些证据不得作为定案依据。对下列哪些证据的异议, 法院应当予以支持?

A. 因证人拒不到庭而无法当庭询问的证人证言

B. 被告人提供了有关刑讯逼供的线索及材料, 但公诉人不能证明讯问合法的被告人庭前供述

C. 工商行政管理部门关于查处被告人非法交易行为时的询问笔录

D. 侦查人员在办案场所以外的地点询问被害人所获得的被害人陈述

【知识点】证据

【答案】BC

【解析】最高法解释76条规定了证人证言不得作为定案依据的四种情形, 证人拒不到庭不属于其中情形, 所以法庭不应当支持。D选项中询问被害人可以在现场进行, 可以到被害人所在单位、住处或者被害人提出的地点进行, 必要时可以通知证人到人民检察院或者公安机关进行。所以在办案场所以外的地点询问被害人不应当成为支持异议的理由。

69. 下列哪些选项属于刑事诉讼中的证明对象?

A. 行贿案中, 被告人知晓其谋取的不正当利益的事实

B. 盗窃案中, 被告人的亲友代为退赃的事实

C. 强奸案中, 用于鉴定的体液检材是否被污染的事实

D. 侵占案中, 自诉人申请期间恢复而提出的其突遭车祸的事实, 且被告人和法官均无异议

【知识点】证明对象

【答案】AB

【解析】C选项，证据本身不是刑事诉讼证明的对象。

70. 下列哪些情形，法院应当变更或解除强制措施？

- A. 甲涉嫌绑架被逮捕，案件起诉至法院时发现怀有身孕
- B. 乙涉嫌非法拘禁被逮捕，被法院判处有期徒刑2年，缓期2年执行，判决尚未发生法律效力
- C. 丙涉嫌妨害公务被逮捕，在审理过程中突发严重疾病
- D. 丁涉嫌故意伤害被逮捕，因对被害人伤情有异议而多次进行鉴定，致使该案无法在法律规定的一审期限内审结

【知识点】变更或解除强制措施

【答案】BD

【解析】对已经逮捕的被告人，符合下列情形之一的，法院应当变更强制措施或者释放：第一审法院判处管制或者宣告缓刑以及单独适用附加刑，判决尚未发生法律效力的；第二审法院审理期间，被告人被羁押的时间已到第一审法院对其判处的刑期限的；因进行司法鉴定而尚未审结的案件，法律规定的期限届满的。

71. 甲、乙殴打丙，致丙长期昏迷，乙在案发后潜逃，检察院以故意伤害罪对甲提起公诉。关于本案，下列哪些选项是正确的？

- A. 丙的妻子、儿子和弟弟都可成为附带民事诉讼原告人
- B. 甲、乙可作为附带民事诉讼共同被告人，对故意伤害丙造成的物质损失承担连带赔偿责任
- C. 丙因昏迷无法继续履行与某公司签订的合同造成的财产损失不属于附带民事诉讼的赔偿范围
- D. 如甲的朋友愿意代为赔偿，法院应准许并可作为酌定量刑情节考虑

【知识点】诉讼当事人

【答案】ACD

【解析】被害人死亡或者丧失行为能力的，被害人的法定代理人、近亲属有权提起附带民事诉讼。附带民事诉讼的赔偿范围仅限于直接财产损失。

72. 公安机关获知有多年吸毒史的王某近期可能从事毒品制售活动，遂对其展开初步调查工作。关于这一阶段公安机关可以采取的措施，下列哪些选项是正确的？

- A. 监听
- B. 查询王某的银行存款
- C. 询问王某
- D. 通缉

【知识点】侦查

【答案】BC

【解析】公安机关进行初步调查工作时不能进行监听和通缉等。

73. 某基层法院就郭某敲诈勒索案一审适用简易程序，判处郭某有期徒刑4年。对于一审中的下列哪些情形，二审法院应以程序违法为由，撤销原判发回重审？

- A. 未在开庭10日前向郭某送达起诉书副本
- B. 由一名审判员独任审理
- C. 公诉人没有对被告人进行发问
- D. 应公开审理但未公开审理

【知识点】撤销原判发回重审的理由

【答案】BD

【解析】适用简易程序审理案件，对可能判处的有期徒刑超过三年的，应当组成合议庭进行审判。B选项由一名审判员审理属于程序违法。D项应当公开审理的案件未公开审理属于程序违法。

74. 《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉的解释》第386条规定, 除检察院抗诉的以外, 再审一般不得加重原审被告人的刑罚。关于这一规定的理解, 下列哪些选项是正确的?

- A. 体现了刑事诉讼惩罚犯罪和保障人权基本理念的平衡
- B. 体现了刑事诉讼具有追求实体真实与维护正当程序两方面的目的
- C. 再审不加刑有例外, 上诉不加刑也有例外
- D. 审判监督程序的纠错功能决定了再审不加刑存在例外情形

【知识点】再审不加刑

【答案】ABD

【解析】再审一般不加刑体现了刑事诉讼法惩罚犯罪和保障人权的平衡, 追求实体真实和程序正义的目的, 但是再审不加刑也有例外情形。

75. 未成年人小天因涉嫌盗窃被检察院适用附条件不起诉。关于附条件不起诉可以附带的条件, 下列哪些选项是正确的?

- A. 完成一个疗程四次的心理辅导
- B. 每周参加一次公益劳动
- C. 每个月向检察官报告日常花销和交友情况
- D. 不得离开所居住的县

【知识点】附条件不起诉

【答案】ABC

【解析】刑事诉讼法规定, 检察院适用附条件不起诉时可以附带要求未成年人完成一个疗程四次的心理辅导、每周参加一次公益活动、每个月向检察官报告日常花销和交友情况。

76. 财政局干部李某在机关外兼职。关于李某兼职, 下列哪些说法是正确的?

- A. 为发挥个人专长可在外兼职
- B. 兼职应经有关机关批准
- C. 不得领取兼职报酬
- D. 兼职情况应向社会公示

【知识点】公务员兼职

【答案】BC

【解析】公务员因工作需要要在机关外兼职, 应当经有关机关批准, 并不得领取兼职报酬, 公务员不得从事或参与营利性活动, 不得在企业或者其他营利性组织兼任职务。

77. 某省会城市的市政府拟制定限制电动自行车通行的规章。关于此规章的制定, 下列哪些说法是正确的?

- A. 应先列入市政府年度规章制定工作计划中, 未列入不得制定
- B. 起草该规章应广泛听取有关机关、组织和公民的意见
- C. 此规章送审稿的说明应对制定规章的必要性、规定的主要措施和有关方面的意见等情况作出说明
- D. 市政府法制机构认为制定此规章基本条件尚不成熟, 可将规章送审稿退回起草单位

【知识点】市政府规章

【答案】BCD

【解析】行政规章起草前应当广泛听取有关机关、组织和公民的意见, 送审稿的说明中应当包括制定规章的必要性、规章的主要措施和有关方面的意见, 市政府法制办认为制定规章的条件不成熟时可将规章送审稿退回起草单位。

78. 《执业医师法》规定, 执业医师需依法取得卫生行政主管部门发放的执业医师资格, 并经注册后方能执业。关于执业医师资格, 下列哪些说法是正确的?

- A. 该资格属于直接关系人身健康, 需按照技术规范通过检验、检测确定申请人条件的许可
- B. 对《执业医师法》规定的取得资格的条件和要求, 部门规章不得作出具体规定

- C. 卫生行政主管部门组织执业医师资格考试，应公开举行  
D. 卫生行政主管部门组织执业医师资格考试，不得组织强制性考前培训

【知识点】行政许可的设定

【答案】CD

【解析】执业医师资格需要通过考试成绩和其他法定条件作出许可，而非检验检测，对于该资格的条件和要求，法律和行政法规可以作出例外规定，部门规章无权作出，但部门规章可以在《执业医师法》规定的取得资格的条件和要求下作出具体规定。资格考试应公开举行，且不得组织强制性考前培训。

79. 关于行政许可的设定权限，下列哪些说法是不正确的？

- A. 必要时省政府制定的规章可设定企业的设立登记及其前置性行政许可  
B. 地方性法规可设定应由国家统一确定的公民、法人或者其他组织的资格、资质的行政许可  
C. 必要时国务院部门可采用发布决定的方式设定临时性行政许可  
D. 省政府报国务院批准后可在本区域停止实施行政法规设定的有关经济事务的行政许可

【知识点】行政许可的设定权限

【答案】ABC

【解析】地方性法规和省政府规章不得设定应当由国家统一确定的公民、法人或者其他组织的资格资质的行政许可，不得设定企业或者其他组织的设立登记及其前置性行政许可。国务院可以采用发布决定的方式设定行政许可，而非国务院部门。

80. 关于一个行政机关行使有关行政机关的行政许可权和行政处罚权的安排，下列哪些说法是正确的？

- A. 涉及行政处罚的，由国务院或者经国务院授权的省、自治区、直辖市政府决定  
B. 涉及行政许可的，由经国务院批准的省、自治区、直辖市政府决定  
C. 限制人身自由的行政处罚只能由公安机关行使，不得交由其他行政机关行使  
D. 由公安机关行使的行政许可，不得交由其他行政机关行使

【知识点】行政许可和行政处罚权的安排

【答案】ABC

【解析】行政许可中并没有规定公安机关的许可不得交由其他机关行使，所以D项错误。

81. 下列哪些行政行为不属于行政处罚？

- A. 质监局对甲企业涉嫌冒用他人商品识别代码的产品予以先行登记保存  
B. 食品药品监督管理局责令乙企业召回已上市销售的不符合药品安全标准的药品  
C. 环保局对排污超标的丙企业作出责令停产6个月的决定  
D. 工商局责令销售不合格产品的丁企业支付消费者3倍赔偿金

【知识点】行政处罚

【答案】ABD

【解析】A属于行政强制措施，B属于经济法律责任，D属于经济法上的侵权赔偿，不属于行政处罚，C的责令停产停业的决定属于《行政处罚法》第八条所规定的行政处罚的种类之一，正确。

82. 某工商局因陈某擅自设立互联网上网服务营业场所扣押其从事违法经营活动的电脑15台，后作出没收被扣电脑的决定。下列哪些说法是正确的？

- A. 工商局应制作并当场交付扣押决定书和扣押清单  
B. 因扣押电脑数量较多，作出扣押决定前工商局应告知陈某享有要求听证的权利  
C. 对扣押的电脑，工商局不得使用  
D. 因扣押行为系过程性行政行为，陈某不能单独对扣押行为提起行政诉讼

【知识点】行政强制

【答案】AC

【解析】行政强制中并无听证程序，B选项错误，本题中的扣押行为属于行政诉讼的受案范围，可以

诉讼, D 选项错误。

83. 对于下列起诉, 哪些不属于行政诉讼受案范围?

- A. 某公司与县政府签订天然气特许经营协议, 双方发生纠纷后该公司以县政府不依法履行协议向法院起诉
- B. 环保局干部孙某对定期考核被定为不称职向法院起诉
- C. 李某与房屋征收主管部门签订国有土地上的房屋征收补偿安置协议, 后李某不履行协议, 房屋征收主管部门向法院起诉
- D. 县政府发布全县征地补偿安置标准文件, 村民万某以文件确定的补偿标准过低为由向法院起诉

【知识点】起诉

【答案】BCD

【解析】内部行政行为 and 抽象行政行为均为不可诉, BD 错误, 行政诉讼应以行政机关为被告, C 错误。

84. 交警大队以方某闯红灯为由当场处以50元罚款, 方某不服起诉。法院适用简易程序审理。关于简易程序, 下列哪些说法是正确的?

- A. 由审判员一人独任审理
- B. 法院应在立案之日起30日内审结, 有特殊情况需延长的经批准可延长
- C. 法院在审理过程中发现不宜适用简易程序的, 裁定转为普通程序
- D. 对适用简易程序作出的判决, 当事人不得提出上诉

【知识点】简易程序

【答案】AC

【解析】简易程序为审判员独任审理, 审理期限为45日。只要简易程序非一审终审, 即可在法定期限内上诉。

85. 甲、乙两村因土地使用权发生争议, 县政府裁决使用权归甲村。乙村不服向法院起诉撤销县政府的裁决, 并请求法院判定使用权归乙村。关于乙村提出的土地使用权归属请求, 下列哪些说法是正确的?

- A. 除非有正当理由的, 乙村应于第一审开庭审理前提出
- B. 法院作出不予准许决定的, 乙村可申请复议一次
- C. 法院应单独立案
- D. 法院应另行组成合议庭审理

【知识点】行政诉讼

【答案】AB

【解析】人民法院审理行政机关对民事争议所作裁决的案件, 一并审理民事争议的, 不另行立案, 不另行设合议庭审理。

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86—88题。

86. 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

【知识点】罪名认定

【答案】D

【解析】丙将刘某藏匿在草丛中离开,使其因得不到救助而死亡,成立故意杀人罪。刘某的死亡并不是因为乙的逃逸而得不到救助,乙不构成逃逸致人死亡,不成立共犯。交通肇事逃逸致人死亡属于结果加重犯。

87. 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

【知识点】包庇罪、伪证罪

【答案】ABC

【解析】伪证罪和包庇罪并非相互排斥的关系,甲的行为都构成。甲作伪证的行为的主观心态是放任,构成妨害司法罪。丁触犯包庇罪,乙作为犯罪人,无法成为包庇罪的教唆犯。

88. 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

【知识点】保险诈骗罪

【答案】AD

【解析】保险诈骗罪与诈骗罪是特殊法与一般法的关系,特殊法优于一般法,定保险诈骗罪一罪。陈某与甲是保险诈骗罪的共犯,其为甲谋利也视为为自己谋利,仍构成职务侵占罪。

(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,就将工程转交给程某。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89—91题。

89. 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

【知识点】贪污罪、挪用公款罪

【答案】C

【解析】甲作为国家工作人员, 通过虚假平账不再归还600万的行为, 可认定甲具有非法占有公款的目的, 构成贪污罪。甲将商品房过户给蔡某, 其挪用公款为自己偿还债务, 属于挪用公款归个人使用, 但此时并未超过3个月, 尚不构成挪用公款罪。

90. 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

【知识点】受贿罪、教唆犯

【答案】A

【解析】程某最终并没有损害A公司的利益, 且程某、甲与另外两家公司之间也提前存在约定, 程某不构成串通投标罪, 甲也不构成教唆犯。程某谋取的是正当利益, 不构成行贿罪。由于仿制古董客观上达不到受贿罪的构成要件, 所以甲不构成受贿罪。

91. 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

【知识点】诈骗罪、贪污罪、想象竞合犯

【答案】ABCD

【解析】甲作为国有公司领导, 指使知情的程某虚构与A公司的劳务合同并虚开发票, 利用职务上的便利骗取公共财物, 构成贪污罪, 非法占有公共财物的目的是构成贪污罪的必要但不充分条件。程某并未分得钱款, 不构成贪污罪的共犯, 但其虚开发票的行为构成虚开增值税专用发票罪。

(三)

甲、乙(户籍地均为M省A市)共同运营一条登记注册于A市的远洋渔船。某次在公海捕鱼时, 甲乙二人共谋杀害了与他们素有嫌隙的水手丙。该船回国后首泊于M省B市港口以作休整, 然后再航行至A市。从B市起航后, 在途经M省C市航行至A市过程中, 甲因害怕乙投案自首一直将乙捆绑拘禁于船舱。该船于A市靠岸后案发。

请回答第92—94题。

92. 关于本案管辖, 下列选项正确的是:

- A. 故意杀人案和非法拘禁案应分别由中级法院和基层法院审理  
B. A市和C市对非法拘禁案有管辖权  
C. B市中级法院对故意杀人案有管辖权  
D. A市中级法院对故意杀人案有管辖权

【知识点】管辖

【答案】BC

【解析】非法拘禁属于持续犯, AC两市均属于犯罪行为地, 都有管辖权。在中华人民共和国领域外的中国船舶内的犯罪, 由该船舶最初停泊的中国口岸所在地的人民法院管辖。一人犯数罪、共同犯罪和其他需要并案审理的案件, 其中一人或一罪属于上级人民法院管辖的, 全案由上级人民法院管辖。

93. 关于本案强制措施适用, 下列选项正确的是:

- A. 拘留甲后, 应在送看守所羁押后24小时以内通知甲的家属
- B. 如有证据证明甲参与了故意杀害丙, 应逮捕甲
- C. 拘留乙后, 应在24小时内进行讯问
- D. 如乙因捆绑拘禁时间过长致身体极度虚弱而生活无法自理的, 可在拘留后转为监视居住

【知识点】强制措施

【答案】BCD

【解析】拘留后, 应当在拘留后二十四小时以内通知被拘留人的家属, 而非在送看守所羁押后二十四小时以内通知。

94. 本案公安机关开展侦查。关于侦查措施, 下列选项正确的是:

- A. 讯问甲的过程应当同步录音或录像
- B. 可在讯问乙的过程中一并收集乙作为非法拘禁案的被害人的陈述
- C. 在该船上进行犯罪现场勘查时, 应邀请见证人在场
- D. 可查封该船只进一步收集证据

【知识点】侦查措施

【答案】ACD

【解析】乙作为非法拘禁案的被害人而被询问, 应当单独进行, 不可以在讯问乙的过程中一并收集乙作为非法拘禁案被害人的陈述。

#### (四)

甲女与乙男在某社交软件互加好友, 手机网络聊天过程中, 甲女多次向乙男发送暧昧言语和色情图片, 表示可以提供有偿性服务。二人于酒店内见面后因价钱谈不拢而争吵, 乙男强行将甲女留在房间内, 并采用胁迫手段与其发生性关系。后甲女向公安机关报案, 乙男则辩称双方系自愿发生性关系。

请回答第95—96题。

95. 乙男提供了二人之前的网络聊天记录。关于这一网络聊天记录, 下列选项正确的是:

- A. 属电子数据的一种
- B. 必须随原始的聊天时使用的手机移送才能作为定案的依据
- C. 只有经甲女核实认可后才能作为定案的依据
- D. 因不具有关联性而不得作为本案定罪量刑的依据

【知识点】证据的关联性

【答案】A

【解析】网上聊天记录属于电子数据的一种。在原始存储介质无法封存不便移动时, 符合一定条件的, 也可以作为定案根据。

96. 本案后起诉至法院, 关于本案审理程序, 下列选项正确的是:

- A. 应当不公开审理
- B. 甲女因出庭作证而支出的交通、住宿的费用, 法院应给予补助
- C. 甲女可向法院提起附带民事诉讼要求乙男赔偿因受侵害而支出的医疗费
- D. 公诉人讯问乙男后, 甲女可就强奸的犯罪事实向乙男发问

【知识点】审理程序

【答案】ACD

【解析】证人出庭作证所支出的交通、住宿、就餐等费用, 人民法院应当给予补助, 甲女是被害人, 属于当事人之一, 不能适用有关证人的规定。

#### (五)

市工商局认定豪美公司的行为符合《广告法》第28条第2款第2项规定的“商品或者服务有关的允诺等信息与实际不符, 对购买行为有实质性影响”情形, 属发布虚假广告, 予以行政处罚。豪美

公司向省工商局申请行政复议，省工商局受理。

请回答第97—99题。

97. 关于此案的复议，下列说法正确的是：

- A. 豪美公司委托代理人参加复议，应提交授权委托书
- B. 应由2名以上行政复议人员参加审理
- C. 省工商局应为公司查阅有关材料提供必要条件
- D. 如处罚决定认定事实不清，证据不足，省工商局不得作出变更决定

【知识点】行政复议

【答案】ABC

【解析】行政复议机关如认为处罚决定事实不清证据不足，在决定撤销或者确认该具体行政行为违法的，可以责令被申请人在一定期限内重新作出具体行政行为，处罚决定认定事实不清、证据不足的，省工商局可以做出变更决定。

98. 如省工商局在法定期限内不作出复议决定，下列说法正确的是：

- A. 有监督权的行政机关可督促省工商局加以改正
- B. 可对省工商局直接负责的主管人员和其他直接负责人员依法给予警告、记过、记大过的行政处分
- C. 豪美公司可向法院起诉要求省工商局履行复议职责
- D. 豪美公司可针对原处罚决定向法院起诉市工商局

【知识点】行政复议及其救济

【答案】ABCD

【解析】对于复议不作为，相对人既可以起诉原行政行为，也可以起诉复议机关的不作为。

99. 如省工商局在复议时认定，豪美公司的行为符合《广告法》第28条第2款第4项规定的“虚构使用商品或者接受服务的效果”情形，亦属发布虚假广告，在改变处罚依据后维持了原处罚决定。公司不服起诉。下列说法正确的是：

- A. 被告为市工商局和省工商局
- B. 被告为省工商局
- C. 市工商局所在地的法院对本案有管辖权
- D. 省工商局所在地的法院对本案无管辖权

【知识点】经复议的行政行为

【答案】AC

【解析】复议机关改变原行政行为，是指复议机关改变原行政行为的处理结果。复议机关决定维持原行政行为的，作出原行政行为的行政机关和复议机关是共同被告，省工商局的行为属于复议维持，省工商局和市工商局为共同被告。经复议的案件，作出原行政行为的行政机关所在地的人民法院和复议机关所在地的人民法院均有管辖权。

100. 行政法规条文本身需进一步明确界限或作出补充规定的，应对行政法规进行解释。关于行政法规的解释，下列说法正确的是：

- A. 解释权属于国务院
- B. 解释行政法规的程序，适用行政法规制定程序
- C. 解释可由国务院授权国务院有关部门公布
- D. 行政法规的解释与行政法规具有同等效力

【知识点】行政法规的解释

【答案】ACD

【解析】行政法规的解释适用《行政法规制定程序条例》，该条例中对行政法规的解释程序作出了明确的规定，与行政法规制定程序不完全重合。