

方鹏刑法 2018 年法考主观钻石题

一、方鹏刑法主观钻石题之一：赵某、钱某盗窃、杀人案

【案情】赵某、钱某经合谋，一起携带作案工具，翻墙进入刘某家中偷东西。钱某钻入西屋，翻找钱款未果。赵某到东屋翻抽屉，将正在东屋睡觉的刘某惊醒。刘某起身抓赵某，赵某遂用钳子朝刘头部猛击，见刘不动，认为刘某已死，拿走抽屉的 9700 元钱、一部手机、一张工行储蓄卡。

为毁灭罪证，赵某用打火机点燃一纤维编织袋扔在刘所盖的被子上，实际导致刘某颅脑损伤后吸入一氧化碳窒息死亡。周边没有其他人或物，也未引起火灾。（事实一）

钱某见死人了，极为害怕。赵某把从刘某处得到的工行储蓄卡给钱某，对钱某说：“这是我搞到的卡，你去试一下密码，取的钱全归你”。钱某在 ATM 机猜配“123456”成功，将卡中的 2 万元取出。（事实二）

三天后，钱某还是害怕，就打电话劝说赵某和他一起去公安局投案。赵某听说后，购买硫酸倒入一玻璃水瓶中携至钱某家中，举着水瓶威胁钱某说：“真想用硫酸泼到你脸上”，欲拧开水瓶盖子泼，情急之下未能打开。遂将玻璃水瓶放在桌子上。钱某误认为水瓶中系清水，为稳定自己情绪降温，拿起水瓶拧开杯盖，将“水”倒在自己的头上，致其身体多部位被硫酸烧成重伤。赵某在一旁观望长达八分钟，并未制止。（事实三）

钱某被送医治疗后，投案的欲望更加强烈。赵某闻知后担心钱某报警，于是决定杀死钱某。为壮胆，作案之前赵某还吸食了摇头丸。后于深夜潜入钱某病房，用被子蒙住“钱某”，导致“钱某”窒息而死。事后查明，赵某吸食摇头丸后因出现精神病症状，在精神病状态下作案，而走错了病房，将相邻病房的杨某捂死了。赵某被评定为限定刑事责任能力。（事实四）

案发后，赵某被拘留。赵某的妻子孙某，找到该县工商局局长李某，希望李某帮助“捞人”。李某和自己的情妇周某，一起与孙某见面，向孙某谎称周某系省公安厅厅长的朋友，周某可找该公安厅长把赵某放出来，让孙某给了周某 30 万。得钱后，李某直接打电话给该县公安局长吴某，希望吴某帮忙，被吴某拒绝。（事实五）

【问题】

- 1、事实一中，赵某、钱某构成何罪？是否构成共同犯罪？说明理由。
- 2、事实二中，赵某、钱某构成何罪？是否构成共同犯罪？说明理由。
- 3、事实三中，赵某构成何罪？说明理由。
- 4、事实四中，赵某构成何罪？犯罪形态如何？是否可以从宽处罚？说明理由。
- 5、事实五中，李某、周某构成何罪？说明理由。

二、方鹏刑法主观钻石题之二：王某、赵某教训方某案

【案情】“互联网 P2P 金融公司” A 公司（民营企业）的总经理王某编造引资理由，许诺年利率 40% 的高额利息回报，以 A 公司名义向社会集资 1000 万元。因为利率太高，资金无法周转。王某明知不能归还，又集资 3000 万元，其中 2000 万以被其用于归还之前的利息，导致该笔款项不能归还。经查，A 公司另有其他合法经营业务，但几乎没有收入。（事实一）

方某原系 A 公司的会计，利用管账之机将 A 公司集资所得 20 万据为己有，被王某发现后，责令其交还该 20 万，并将其辞退。方某离职后偷偷将部分会计账本带走，向王某索要 200 万，扬言不给就向公安举报王某犯罪。（事实二）

王某害怕，遂出资 2 万元雇请赵某去“教训一下”方某，让方某闭嘴。赵某找到李某帮忙，商量好一起去教训方某。为了保险起见，赵某又找到周某，骗周某说“我要去方某家抢劫，你帮我去放风吧”，周某同意。

第二天上午，三人开车到方家。周某在门外放风，赵某与李某各持一根铁棍，一起进入方某家。二人见方某站在家里院中，就前后包抄围攻方某。赵某拿着一根铁棍朝方某砸去，没想铁棍脱手走偏，砸中另一边的李某，将李某砸死。方某大叫“杀人啦”，赵某出门后慌忙带上周某，开车逃走。（事实三）

赵某在一十字路口处闯红灯，将一骑自行车的行人张某撞倒。周某下车查看，误以为张某没有呼吸已死亡，遂与赵某一起将张某的“尸体”抬到路边水沟里隐藏起来，之后逃离现场。一天后，张某被路人发现，送往医院医治无效死亡。（事实四）

案发后，周某在前往派出所投案途中被抓获，到案后其如实供述了帮赵某放风的事实，并揭发了赵某撞人的事实，但不承认自己与赵某一起将张某“抛尸”。（事实五）

【问题】

- 1、事实一中，王某构成何罪？是单位犯罪还是自然人犯罪？说明理由。
- 2、事实二中，方某构成何罪？说明理由。
- 3、事实三中，赵某、周某构成何罪？可以作为不同观点。并说明理由。
- 4、事实四中，赵某、周某构成何罪？说明理由。
- 5、事实五中，周某是否构成自首、立功？说明理由。

三、方鹏刑法主观钻石题之三：码农赵某案

【案情】赵某系某影视城景区网管员。其通过 PE 光盘启动该影视城网络部开发组组长马某的电脑，盗取了公司检售票系统源程序和服务器密码。遂在其笔记本电脑上编写程序，可以秘密侵入影视城检售票系统，修改景区门票数据，将允许进入人数从一人改成多人，遂产生以此谋利的想法，遂与妻子章某商议，由章某寻找客源。

由章某找到客人 8 人后，先以 195 元的价格购买一张一人次的影视城原始电子门票卡，由赵某侵入检售票系统，根据卡号将人数修改为 8 人。章某向实际带入游客每人收费 150 元。赵某改卡 40 余张，以此获利 42000 元。（事实一）

赵某还设置了一个“游戏装备交易网站”网页，开设无货可供的店铺，以低价吸引买家购买热门网络游戏的游戏装备。让章某假扮卖家，与买家商谈好商品价格后，以方便买家购物为由，让其将货款打入“交易网站账户”（实为赵某的私人账户）。采用上述手段作案，获取买家 12000 元，未发货而注销网页。（事实二）

赵某利用编程技术，编写了“一块钱中奖得电脑”的弹窗广告程序（实为木马程序），在公开网络上散布。一旦上网者点击该弹窗广告，木马程序即置入上网者电脑，搜索电脑中的银行网银账户。如果此时上网者银行网银账户打开，即可操作他人账户而转账。赵某以此方式转走他人账户钱款 10 万元。（事实三）

赵某、章某的罪行被马某发现后，马某扬言要举报。为报复马某，赵某偷偷潜入马某宿舍，偷偷安装了一个钴射线放射源，欲图对马某进行照射。未料此期间马某出差，马某的女友董某一直借住在马某宿舍，董某因此而受到放射源的辐射伤害致重伤。（事实四）

【问题】请根据《刑法》相关规定与刑法原理分析赵某、章某的刑事责任。要求注重说明理由，并可作答不同观点。

四、方鹏刑法主观钻石题之四：杨某贪腐案

【案情】杨某系某市副市长、市委常委，因涉嫌贪腐被监察委员会调查，涉及以下四项事实：

杨某在兼任该市国际商贸城建设领导小组副组长兼指挥部总指挥期间，在得知为配合国际商贸城建设用地，该市政府将某村列入拆迁和旧村改造范围的消息后，而与该村村民王某共谋，决定在拆迁安置时骗取补偿的建设用地使用权。

王某以其名义在该村购买旧房 3 间（登记面积 30 平方米），在申报面积时，夸大申报面积为 90 平方米，并让该村村民委员会及出具了该旧房系王某的拆迁之前所建的虚假证明。杨某利用职务便利，给下属的土地确权报批科人员打招呼，使得王某等人虚报的拆迁安置得以实现，多获建设用地 60 平方米（价值 230 万元）。（事实一）

杨某还为该市 A 房地产开发公司（总经理为陈某），低价获取土地提供帮助。为表示感谢，陈某表示：杨某如来 A 公司买房，可为其“打折”。杨某遂让其妻弟朱某向 A 公司购买其开发的房产一套，按照约定，陈某为朱某“打五折”，房价含税费 120 万元，朱某实际支付 60 万元。（事实二）

杨某为该市城建局副局长吴某升职事提供帮助，收受吴某赠与的“宋代青花瓷”古董碗一件，系吴某以 100 万元从某拍卖公司拍得。案发后经鉴定为民国仿品，市场价格为 3 万元。（事实三）

到案后，经思想工作，杨某向监察委员会交代以下事实。罗某（女）是该市歌舞团副团长（国家工作人员），系杨某的情妇。罗某曾利用与杨某相处之机，请托杨某为 B 公司帮忙办理减税待遇。经查，该市 B 旅游公司（总经理为张某）为获得超标准减税待遇，而找到罗某，请托罗某向杨某说情帮忙。为此，张某邀请罗某到境外免费旅游（B 公司实际支付旅游费 20 万），并将一部马萨拉蒂汽车（价值 200 万）长期“借用”给罗某开。杨某称只知道 B 公司借车给罗某开一事，对于 B 公司为罗某提供免费旅游一事并不知情。（事实四）

【问题】

- 1、事实一中，杨某、王某构成何罪？说明理由。
- 2、事实二中，杨某、陈某、朱某构成何罪？说明理由。
- 3、事实三中，杨某、吴某构成何罪？犯罪形态、犯罪数额如何认定？可以作为不同观点。并说明理由。
- 4、事实四中，罗某、杨某构成何罪？说明理由。
- 5、事实四中，杨某是否构成自首、立功？说明理由。

五、方鹏刑法主观钻石题之五：生疏罪名案

【案情】胡某未经工商管理部门批准未获生产资格，在某县成立“阳光公司”，系其实际生产经营负责人。“阳光公司”明知其购进的原料中含有对人体具有危害的物质盐酸丁二胍，仍然购进后加工制作成用于辅助降血糖的保健食品“阳光牌”山芪参胶囊，销售金额达800余万元。（事实一）

另查，“阳光公司”虽不具备建筑资质，但还曾分包某景观工程的部分施工工程。胡某与陈某签订合伙协议，吸纳陈某投入100万投资款参与工程，解除合伙合同后。陈某提起民事诉讼，法院判决判令胡某返还投资款，该判决于2017年1月6日生效。因胡某未自觉履行生效法律文书确定的义务，陈某于2月16日向平阳县人民法院申请强制执行。立案后查明，胡某于之前的1月17日将其名下的小型普通客车低价转卖，并将所得款项用于个人开销，拒不执行生效判决。（事实二）

此外，“阳光公司”虽无用工主体资格，但仍违法用工，聘用多名民工入场施工。收到发包人支付的工程款51万余元，但以工程亏损为由拖欠20余名民工工资12万余元。后经该县人力资源和社会保障局责令支付，胡某逃匿。（事实三）

胡某被抓获后，向公安机关供述：其曾与金某相约驾驶摩托车，享受刺激感。二人驾驶无牌的大功率二轮摩托车（经过改装），在县城干道密集车流中反复并线、曲折穿插、多次闯红灯、大幅度超速行驶。金某因超速将一名行人撞倒后，该行人因伤无法离开，被后续车辆碾死，二人逃走至今。（事实四）

另外，胡某明知自己感染有艾滋病，仍然嫖娼，导致两名卖淫女也被感染。（事实五）

【问题】请根据《刑法》相关规定与刑法原理分析胡某、金某的刑事责任（要求注重说明理由）。