



火星司考

刑法主观题全集

案例 1——董某组织淫秽表演案

—刑法的基本原则和适用范围

【案情】

2013 年，中国公民董某伙同 M 国公民蔡某等人，由董某寻找模特，再由董某通过互联网发布人体模特私拍摄影信息，并招募参与私拍活动的摄影者，租借公寓或预订宾馆客房作为拍摄场地，安排模特分场次供摄影者拍摄，在拍摄过程中要求模特按照摄影者的需要，全裸、暴露生殖器以及摆出各种挑逗姿势，至 2017 年底案发时，董某和蔡某获利 400 余万元。

2014 年，董某和蔡某发现“代孕”市场很有市场前景，于是竭力怂恿部分模特为他人提供“代孕服务”。两人将模特介绍给专门的代孕公司。由客户提供精子、卵子，借用模特的子宫怀孕生子。同时，两人积极地将其手头掌握的客户信息提供给代孕公司，从 2014 年至 2017 年底，两人共介绍 25 位模特从事代孕服务，向代孕公司出售客户信息 300 余条，共获利 30 余万元。其中，出售信息费达 5 万余元【2015 年 11 月 1 日《刑法修正案（九）》施行前提供 200 条，获利 4 万元】。2015 年，蔡某还在 M 国诱骗两男两女，将其中两名男子卖至 T 国的渔船做奴隶，得款 6 万余元，将两女卖给中国境内的人贩子刘某（在逃），得款 12 万元。

【问题】

1. 本案中，模特的行为是否属于淫秽表演？认定董某和蔡某构成组织淫秽表演罪是扩张解释，还是类推适用从而违反罪刑法定原则？为什么？
2. 董某和蔡某介绍模特出租子宫的行为能否解释为组织出卖人体器官罪的“出售行为”？为什么？
3. 董某和蔡某出售客户信息的行为构成何罪？如果构成犯罪，犯罪数额如何计算？其行为跨越新旧刑法以及刑法司法解释，是否影响犯罪认定。为什么？
4. 蔡某拐卖男子的行为是否构成犯罪？我国是否有管辖权？为什么？
5. 蔡某拐卖两女卖给刘某的行为构成何罪？如果构成，我国是否有管辖权？从文理解释的角度，是否符合“将妇女卖往境外”的加重犯罪构成？为什么？

案例 2—颜某、韩某故意杀人案

——犯罪构成

【案情】

(1)2017 年 5 月 25 日 11 时许，颜某(17 岁)、韩某(当天 16 岁生日)发现周某(13 岁)正在盗窃颜某的自行车，便尾随追赶周某至河边码头。颜某、韩某分别手持石块、扳手，击打周某头部等处，致周某头皮裂创(轻伤)。(事实一)

(2)周某挣脱逃跑，颜某、韩某分头继续追赶周某，周某被赶到货船上，见无路可逃而跳入河中。颜某、韩某二人在船上见周某向前游了数米后又往回游，在水中挣扎，并向船上的颜某、韩某二人呼救。货船主人蒋某告诫二人“要出人命了”，船上虽有救生圈，但二人却无动于衷。(事实二)

(3)此时，周某抓住了货船边的一条绳子，蒋某想将周某拉起。颜某见状，用扳手顶着蒋某脑袋，呵斥道“谁叫你拉的？把绳子解掉，不然打爆你的头！”蒋某被迫将绳子解掉。(事实三)

(4)半小时后，颜某、韩某二人直到看见周某逐渐沉入水中、不见身影，才下船离开。在此期间，当地检察院的一位检察官张某一直在一旁观看，也没有救助。(事实四)

(5)公安人员接警后赶至事发地点，欲抓捕颜某、韩某二人。韩某暴力拒捕，将一名干警打成重伤。颜某趁机逃跑。(事实五)

(6)颜某逃跑时推了一名围观群众，导致该群众朱某倒地后心脏病发作死亡。(事实六)

(7)后公安人员将周某打捞上来时，周某已溺水身亡。

【问题】

1. 对于事实一、事实二、事实四，颜某、韩某有无救助周某的义务？对于周某死亡有无罪过？二人的行为如何定性？说明理由。
2. 对于事实三，蒋某的行为如何定性？说明理由。
3. 对于事实四，张某有无救助周某的义务？如何定性？说明理由。
4. 对于事实五，韩某的行为如何定性？颜某是否对此结果负责？说明理由。
5. 对于事实六，颜某的行为与朱某的死亡结果有无因果关系？有无罪过？如何定性？说明理由。

案例3—杨某某故意杀人案

——犯罪构成

【案情】

杨某某离婚后，独自照顾一子一女。2013年5月听闻其子（杨某军）处了一个对象，家境贫困，杨某某希望其子断绝和女方往来，但儿子拒绝。杨某某非常生气。杨某某便开始留意儿子的行动，发现他再和女友来往，就对儿子进行殴打。同时找到女方，威胁她不要再和自己儿子来往。此后杨某某还多次因为此事殴打儿子，杨某军痛苦不堪。于是在2013年6月和女方一起投河自杀，两人均死亡。

2013年7月，被告人杨某某为了转移痛苦与女儿（杨某艳）的同学张某某谈恋爱，后产生矛盾。杨某某购买硫酸倒入杯中携带至张某某家。杨某某手拿水杯对张某某说：“真想泼到你脸上”，并欲拧开水杯盖子，但未能打开。张某某认为水杯中系清水，为稳定自己情绪，接过水杯，拧了多次才打开杯盖，将水杯中的硫酸倒在自己的头上，致使其身体多部位被硫酸烧伤。因为张某某和杨某艳是好友，杨某艳请求张某某不要报警，并一直在医院照顾张某某。

杨某某认为，张某某“移情别恋”是因为赵某，遂雇请李四杀害赵某。杨某某将正在买菜的“赵某”指给李四看。但事实上，杨某某将王五当成“赵某”。李四后按照约定，将实为王五的“赵某”杀害。

杨某某担心张某某报警，于是决定杀死“张某某”。遂于深夜潜入张某某病房，用被子蒙住“张某某”，导致“张某某”窒息而死。但“张某某”实系杨某艳。杨某某误将其女杨某艳捂死。杨某某在逃跑过程中，心情万分绝望，多次吸食毒品。某日因服食摇头丸药性发作，持刀朝路人胸部插刺，致路人抢救无效死亡。杨某某于当晚9时许被抓获。经司法鉴定认为，杨某某系吸食摇头丸后出现精神病症状，在精神病状态下作案，评定为限定刑事责任能力。

【问题】

1. 杨某某暴力干涉儿子恋爱，导致两人自杀的行为，是否存在刑法上的因果关系？应当如何定性？
2. 杨某某携带硫酸导致被害人被烧伤的行为应当如何定性？为什么？
3. 李四将实为王五的“赵某”杀害的行为是否出现了认识错误？应当如何定性？按照共犯从属理论，杨某某的行为是否出现了认识错误？按照法定符合说，又应当如何定性？
4. 杨某某误将女儿杀死的行为应当如何处理？若有多种学说，请分别说明。
5. 杨某某将阮某杀死的行为应当如何处理？为什么？

案例 4——李某、杜某过失致人死亡案

——正当防卫和紧急避险

【案情】

某日凌晨 2 时许，李某及其妻杜某在家中睡觉时被院内狗叫声吵醒，杜某走到院门口，看见同村精神病人刘甲（男，年 42 岁）持尖刀刺其院门，并声称要“劫道”。杜某猛推刘甲一把，致其撞在院墙上受轻伤，后杜某返身逃走。（事实一）

李某见状立即回院内取来一根铁管，并打电话通知村治保主任等人前来帮忙。刘甲又来到李某家厨房外，用尖刀割开厨房纱窗，李某用铁管打了刘甲一下，刘甲遂躲进院内玉米地。李某持铁管进玉米地寻找刘甲，在玉米地里与刘甲相遇。刘甲持尖刀袭击李某，李某持铁管击打刘甲。（事实二）

此时，刘甲的父亲刘乙，为了寻自己的儿子刘甲，进入李某院内。见李某正与刘甲对打，想救刘甲。遂从地上拾起一根木棍走上前去，想要打掉刘甲手中的尖刀。（事实三）

李某未能认出刘乙，因天黑误以为是刘甲的同伙，疑为要袭击自己，随即用手中的铁管插了一下刘乙的胸部，致刘乙因气血胸倒地（重伤）。李某又打向持尖刀的刘甲的头部，致刘甲倒地受重伤。刘乙喊了一声“我是刘乙”就昏过去。李某闻声停住，方知出错。（事实四）

杜某拿着手电筒赶来，发现躺在地上的刘甲、刘乙，就跟李某讲，“打伤人啦！这下麻烦了！”夫妻二人蹲在地上想办法，李某说，“算了不管了，反正是刘甲先刺我的”。于是二人回屋。两小时后，村治保主任来屋问情况。李某谎称“刘甲跑了”，隐瞒了人还在玉米地的情况。（事实五）

近中午时分，杜某去玉米地看，发现刘甲也无气息，遂给李某说：“不如把人埋了”。二人遂合力挖坑，把刘甲、刘乙的“尸体”埋入坑内。三天后，事情败露，公安人员从坑中将二人尸体挖出。经法医鉴定，刘甲系掩埋之前因重伤未及时救治而死亡，刘乙系掩埋之后窒息身亡。（事实六）

【问题】

- 1.对于事实一，杜某是否构成正当防卫？说明理由。
- 2.对于事实二、事实五、事实六，李某对刘甲是否构成正当防卫？说明理由。
- 3.对于事实三，如果案情事实是：刘乙为了救刘甲，而用木棍打了李某，造成李某轻伤。则刘乙是否构成正当防卫、紧急避险？说明理由。
- 4.对于事实四、事实五、事实六，李某、杜某导致刘乙死亡的行为如何评价？说明理由。

案例 5—张某权、张某普抢劫、强奸案

——故意犯罪的未完成形态

【案情】

2015 年 11 月初，张某权、张某普预谋到偏僻地段对单身女性行人实施抢劫。11 月 9 日晚，两人提出如果遇到漂亮女性，就先抢劫后强奸，并用抓阄的方式确定张某权先实施强奸行为。11 月 11 日晚，两人商定：发现作案目标后，由张某普持一把尖刀将被害人逼至路边，张某权用胶带将其捆绑后实施抢劫。当晚，两人寻找作案目标未果。11 月 12 日晚，两人在某镇寻找抢劫目标时遇公安巡逻，张某普逃跑，张某权被抓。

2015 年 12 月，张某普逃到 A 市，预谋抢劫出租车司机。某日 15 时许，张某普携带卡簧刀骗乘周某驾驶的本田出租车，要求周某将车开往某地。行至某地，周某起疑，拒绝前行，要求张某普下车。张某普担心立即实施抢劫可能被人发觉，遂下车。当晚 10 时，张某普见骑自行车过来一人，顿生歹意，将坐在自行车上的刘某拽下，按翻在地，欲行强奸。不料刘某居然是其多年未见的中学校友，刘某认出张某普后，说“我认识你，你要敢，我就报案”，张某普闻言遂起身逃走，强奸未成。次日凌晨 3 时许，张某普路过陈某住处，见陈某独自在房内睡觉，遂产生强奸念头。张某普从窗户进入室内，从室内拿了一根绳子将陈某捆绑实施了奸淫。后张某普又将陈某捆绑，因害怕陈某报警，便用手掐其颈部，意图灭口，因发现陈某面部恐怖，心生恐惧，不忍心下手，遂解开被害人手脚上的绳子，逃离现场（对被害人勒颈的行为造成了被害人颈部勒痕等轻微伤）。随后，张某普担心刘某会报警，决定杀人灭口。张某普携带含有致命毒剂的弓弩，找到刘某家，朝正在洗菜的“刘某”瞄准。正欲射杀时，张某普发现被瞄准的并非“刘某”，而是刘某的姐姐丙。张某普于是放弃，在离开过程中，遇见巡逻警察，被抓获归案。

【问题】

1. 张某权、张某普意欲对单身女性实施抢劫并强奸的行为是否构成犯罪？如果构成，属于何种犯罪形态？应当如何处理？
2. 张某普抢劫出租车的行为是否构成犯罪？如果构成，属于何种犯罪形态？应当如何处理？
3. 张某普意图强奸刘某的行为是否构成犯罪？如果构成，属于何种犯罪形态？应当如何处理？
4. 张某普对陈某的侵害行为构成哪些犯罪？属于何种犯罪形态？应当如何处理？
5. 张某普意图杀害刘某的行为是否构成犯罪？如果构成，属于何种犯罪形态？应当如何处理？

案例 6—钱某等故意杀人、盗窃、放火案

——共同犯罪

【案情】

(1)赵某与罗某因口角产生仇恨，赵某遂出资 2 万元雇请钱某去“教训一下”罗某。

(事实一)

(2)钱某同意，回家后将此事告诉其妻孙某，并让孙某为自己放风。孙某说“我才不去呢，你自己去吧”，但提示钱某说“把人打伤就行了，别把人打死了”。钱某答应，为此，钱某准备了一根用软实的厚胶布缠好的硬木棒。钱某又找到外甥李某（15 周岁）帮忙，商量好一起去伤害罗某，答应事成之后分给李某 5000 元。（事实二）

(3)为了保险起见，钱某找到以前的同伙周某，骗周某说“我要去罗某家抢劫，你帮我去放风吧”。周某起初不答应，钱某就恐吓周某“抢劫的事也告诉你了，你要不去的话，我明儿灭你的口”，周某被迫同意。（事实三）

(4)第二天晚上，钱某与李某一起进入罗某家，周某在门外放风。钱某见床上有一人睡觉，认为是罗某，遂持硬木棒朝该人身上一顿乱击，将其打得不能动弹。李某暗想“不如砸死算了”，遂操起一个板凳，朝该人头上猛砸几下。钱某先行离开，临走时，发现床头有一部手机（价值 8000 元），遂临时起意拿走。李某看见了没有制止。（事实四）

(5)李某在钱某走后，为了破坏现场，将房间内的一个电炉插上，并在上面扔了一个纸箱，想引火烧毁罗某家。李某出门后，钱某问李某：“你在后面磨蹭什么？”李某答：“我把屋里的电炉插上了，隔一会儿起火烧他个精光，免得留下证据。”钱某听到后也没说什么。（事实五）

(6)二人发现门外没有周某的踪影。原来，周某见钱某、李某入户之后，越想越害怕，不一会儿就逃回家中。（事实六）

(7)当晚，罗某家发生火灾，引起相邻数间房屋被烧毁。事后查明，当天罗某因事出差，睡在床上的是罗某患有心脏病的妻子张某，张某因遭受殴击（尸检证明身体伤情为轻伤、头部伤情为重伤），引发心脏病当场身亡，并未死于火灾。但不能查明是何处伤情引发心脏病。（事实七）

(8)案发之后，钱某感到罪行严重，到公安机关投案，如实供述自己的犯罪事实，但隐瞒了找李某、周某帮忙的情况。后带领公安人员去抓获赵某，在半路上将赵某抓获，查明赵某此时正想前往公安机关投案。（事实八）

【问题】

1.对于事实一、事实四、事实七分析：关于致张某死亡的事实，赵某、钱某、李某三人构成何罪？说明理由。

2.对于事实二分析：孙某与钱某是否构成共同犯罪？说明理由。

3.对于事实三、事实六分析：周某与钱某、李某是否构成共同犯罪？如构成犯罪，构成何罪？犯罪形态如何？说明理由。

4.对于事实四分析：钱某拿走手机的行为如何定性，李某是否需对此行为负责？说明理由。

5.对于事实五分析：李某引发火灾的行为如何定性，钱某是否需对此行为负责？说明理由。

6.对于事实八分析：钱某是否构成自首、立功？

7.对于全案分析：赵某、钱某、孙某、李某、周某在共同犯罪中属于何种共犯人，应当如何承担责任？

案例7—向某等职务侵占、挪用资金，非法经营案

——罪数形态理论

【案情】

2015年，向某利用担任某供电公司出纳员的职务之便，多次动用自己保管的公司账上资金用于赌博。2016年10月，向某从自己保管的供电公司的小金库中取款22万元，用于填补挪用差款。后向某认为供电公司的小金库管理松懈，遂产生侵吞供电公司小金库资金的念头。之后，向某伙同其夫田某侵吞公司小金库资金70余万元。

经查，1998年田某与向某登记结婚。2008年4月，田某与杨某以夫妻名义同居，同年8月，二人举办了婚礼，并在B市购买了一套房产居住，并育有一子。2010年，田某前往D市工作，未告知杨某。2013年，杨某找到田某要求与其办理结婚登记，田某拒绝并再次离开杨某。2014年初，田某回到B市向某处生活；同年5月，在未通知杨某的情况下，田某（登记在其名下）将曾与杨某同居的房产出售。2015年3月，杨某找到田某并报警，田某被抓获。

2014年初，田某从他人处得知某装订厂能够印刷无委印手续书刊，便与厂长李某联系，称自己是书商，想印一些大学教材，但无任何手续。厂长李某认为所要印的教材不是“黄色”和“反动”的，即同意印刷。依据约定，李某安排图书的印刷及装订。田某接货，将盗版书销往全国各地，非法经营额达人民币272万余元。后因分配不均，田某扬言要举报李某。

李某出逃，后因经济困难，想找点钱花。2015年2月某日晚，李某将张某骗至公共绿地，并将三唑仑片放入饮料中，骗张某饮用，趁张服药神志不清之机，抢走张某2万余元现金。在强摘被害人耳环时，遭张某反抗，李某对张进行殴打。次日上午10时许，张某的尸体在该绿地东南边的水沟里被发现。经法医鉴定，张某系被他人扼颈后溺水致窒息而死亡。李某知道自己犯下了命案，觉得这都是田某所致，遂决议除掉田某。李某从警察王某处窃取枪支一把，在前往田某家的途中被抓获。

【问题】

- 1.向某挪用并侵吞公司财物的行为是否属于吸收犯？应当如何处理？向某的行为是否构成犯罪？为什么？
- 2.田某的重婚行为属于何种罪数形态？其追诉时效应当从何时开始计算？
- 3.田某与李某的非法经营行为触犯哪些犯罪构成？它们是什么关系？应当如何处理？
- 4.对于抢劫行为，李某始终辩称，他只想谋财，从未有过害命之意。那么李某的行为是否属于结果加重犯？为什么？
- 5.李某盗窃枪支去杀人的行为应当如何处理？为什么？

案例 8—白某、谭某强奸、故意杀人案

——刑罚

【案例指引】

本案例考查的考点是刑罚制度，涉及死刑的适用对象、累犯、自首、立功、假释、数罪并罚、追诉时效。对于刑罚制度、量刑情节、刑罚适用、刑罚执行制度进行了全面考查。对于深入理解和运用刑罚问题具有很好的参考意义。

【案情】

白某（男）曾因抢劫罪而被判处有期徒刑 5 年，2002 年 1 月 1 日，在有期徒刑执行 3 年整（没有执行完毕的刑期为 2 年整）时被假释。之后与谭某（女）结婚。后谭某有外遇，白某发现后与谭某长期吵闹。谭某与白某商量“我帮你找个女孩让你搞，我们扯平”。（事实一）

2003 年 2 月 1 日，谭某上街时，以身体不适为由，骗取被害人林某（女）的信任，让林某送其回家。在其家中，谭某骗林某喝下掺有迷药的饮料，趁被害人昏迷后，谭某让其丈夫白某对林某实施强奸。后二人将林某用绳子勒死并掩埋尸体。因被害人林某（女）家属报案称林某失踪，公安机关立案，但并未破获该案。（事实二）

2016 年 3 月 1 日，白某进入 A 某家，入户盗窃数额较大的财物。2018 年 4 月 1 日，谭某怀孕，又与白某产生争吵，胎位不正，疑受报应，谭某前往公安机关投案。此时，白某逃往外地。谭某因怀有身孕，被公安机关监视居住，后趁去医院做产检途中也逃匿。公安机关将二人信息录入全国在逃人员信息库。（事实三）

2018 年 5 月 1 日，谭某在外逃途中流产，经母亲劝说，谭某准备回乡向村委会投案，在途中被公安机关抓获。谭某如实供述了骗林某喝迷药的事实，但隐瞒了与白某一起勒死林某的事实。后向公安机关提供了犯罪后其知悉的白某在外地的手机号码。但公安机关赶到时，白某已闻风逃走。（事实四）

2018 年 6 月 1 日，白某在逃途中盗窃 B 某信用卡并使用，数额较大，因此因在外地被抓。在公安人员讯问时起初使用假名，后经讯问人员做思想工作，如实交代自己的真名，并供述了自己在 2003 年实施的强奸杀人事实，以及 2016 年盗窃 A 某家的事实。并揭发谭某参与杀人的事实。（事实五）

【问题】

1. 对于事实二，白某、谭某构成何罪？说明理由。
2. 对于事实四，谭某是否构成自首、立功？说明理由。
3. 对于事实四，可否对谭某适用死刑？说明理由。
4. 对于事实五，白某所判之罪是否超过追诉时效？说明理由。
5. 对于事实三、事实五，白某是否构成自首、立功？说明理由。
6. 对于事实一、事实五，分析白某是否构成累犯，如何数罪并罚？说明理由。

案例 9—古某驾驶小轿车危害公共安全案

——危害公共安全罪

【案情】

2013 年 2 月，古某因拆迁事宜为报复刘某，在刘某办公室内的暗室安装铀射线工业探伤机，使用铀源对刘某的身体进行照射，致使刘某及其他 70 位工作人员受到放射源的辐射伤害，经鉴定，刘某为重伤，有 13 人为轻伤。

2013 年 4 月，执法人员开始拆除古某家的违章建筑，古某看到房子被拆越想越气。随后，古某加速驾驶小轿车直冲下去，撞到了维持外围秩序的多名工作人员，其中，李某被车头撞飞，滚在引擎盖上后又被甩在地上。古某继续右转向行驶，并朝工作人员密集的地方冲撞而去，直至撞上房屋南侧小门，在此过程中，又撞到多名工作人员和其母亲。后古某驾车逃跑。经鉴定，其中导致 5 人的损伤程度为轻伤，2 人为轻微伤，4 人未达到轻微伤程度。

2014 年 7 月 2 日晚 21 时，古某驾驶小轿车，碰撞到行走的被害人徐某，致其身体局部受伤倒地。古某驾车离开现场。22 时许，张某开车行至该路段，碰撞倒地躺在快车道上的徐某，造成徐某当场死亡。经交通警察大队事故责任认定，该事故第一次碰撞中，古某负事故全部责任，徐某无责任；第二次碰撞中，古某负事故同等责任，张某负事故同等责任，徐某无责任。

2014 年 7 月 5 日，古某在逃跑过程中，穿过一小镇时，正在停靠于路边收割机后玩耍的儿童李某突然想跑到马路对面，并横穿公路来到车前。正常驾驶的古某立即刹车，但仍未阻止儿童被汽车撞伤死亡。古某后被愤怒的村民拦截，扭送至公安机关。经查，古某在此前的数小时，在限速 40 公里的路段以时速 50 公里行驶，曾在限速 110 公里的路段以 130 公里高速行驶。

【问题】

- 1.古某在刘某办公室安装铀射线的行为应当如何处理？造成刘某等多人身体伤害的行为又当如何定性？为什么？
- 2.古某驾车冲撞执法人员，是否构成犯罪？如果构成，应以何罪处理？
- 3.古某与徐某的死亡结果是否存在因果关系？为什么？
- 4.针对徐某的死亡，古某的肇事行为应当如何处理？如果古某的辩护律师主张第一次撞击未造成徐某重伤以上结果，这会影响案件的认定吗？
- 5.古某的超速行为与儿童李某的死亡结果是否存在因果关系？为什么？古某的这次肇事应当如何处理？

案例 10—杜某等驾驶小轿车危害公共安全案

——危害公共安全罪

【案情】

司机杜某驾驶一辆小货车（严重超载）在某国道上行驶，货主蒋某坐在副驾上押运。此时，一辆小轿车从杜某的货车左侧超车急驶而过，令杜某非常气愤，遂不顾路侧限速 50 公里 / 每小时标识规定，超速至 100 公里 / 每小时，驾车追逐小轿车。（事实一）

杜某在一十字路口处闯红灯，将一骑自行车的行人张某撞倒。杜某下车见张某还有呼吸，遂将张某抱到后车厢里，开车驶往附近村卫生所救治。到达村卫生所后，经医务人员诊治，认定张某病情严重系重伤，需紧急送往县医院实施开颅手术。杜某、蒋某又开车将张某送往 80 公里外的县城。途中，蒋某教唆杜某将人扔掉逃走。杜某下车查看后车厢里张某的状况。摸鼻息见张某似无呼吸，大声呼喊张某五分钟之久见其也无反应，误认为张某已死亡。杜某遂与蒋某一起将张某的“尸体”抬到路边水沟里隐藏起来，之后逃离现场。（事实二）

其间，有群众发现二人行径，欲拦截抓捕二人。杜某开车撞向人群，二名群众躲闪不及被撞成重伤。（事实三）

随后，群众发现了水沟里的张某，尚有极其微弱的呼吸。因地处偏僻，半天才拦到一辆车送往县医院抢救，因送治太晚，医治无效死亡。（事实四）

事后，蒋某害怕追究想去公安机关投案，杜某知悉此情况后，潜入蒋某家中（公寓），将蒋某家厨房里的煤气管割开，欲图将蒋某熏死。蒋某半夜起床上厕所，拉开电灯引起火花，点燃煤气引起大火，将蒋某公寓及居住的公寓烧毁，蒋某及五名居民被烧死。（事实五）

【问题】

- 1.对于事实一，分析杜某行为的性质。说明理由。
- 2.对于事实二、事实四，分析蒋某、杜某行为的性质。说明理由。
- 3.对于事实三，分析杜某行为的性质。蒋某是否对群众重伤的结果负责。说明理由。
- 4.对于事实五，分析杜某行为的性质。说明理由。

案例 11—王某等破坏社会主义市场经济秩序案

——破坏社会主义市场经济秩序罪

【案情】

王某通过网络结识了身在美国的华人林某（已被美国警方羁押），两人通过网络聊天，约定由林某从境外将枪支、子弹，通过物流公司从美国发往王某所在的 T 市。而后王某根据买家联系地址，将枪弹快递至买家。2010 年 7 月至 2015 年 8 月间，王某向买家共提供枪支 48 支、子弹 4500 余发。涉案的张某、李某等多名买家“爱好”枪弹，因为收藏而购买。经鉴定，查获的枪支具有杀伤力，子弹亦为有效子弹。

经查，买家张某为国有医院医生。多次利用开高价药处方收受医药代表赵某（在逃）回扣（查实金额为 100 万元）。后张某升任医院院长时，更是长期接受赵某财物（查实金额为 200 万元）。赵某利用张某的信任，与该医院签订价值 500 万元医疗器械合同，故意将已被淘汰的器械当成进口医疗器械卖给该医院。张某在签订合同亦未认真审查合同，查验样品。给医院造成重大损失。

买家李某为某塔园公司经理，开发、销售塔位（用于殡葬）。李某将塔位分为使用型和投资型两种，承诺购买投资型的塔位 2 年后可以更名或退单，并不定期提高塔位的销售价格，吸引众多群众购买。从 2010 年至 2015 年，塔园公司大肆宣传塔位的投资价值，违反国家公墓销售规定，面向 4334 人销售投资型塔位，涉及未退金额 7192 万元。

经查，王某还以万嘉公司的名义经营有偿讨债业务。2012 年，王某接受秦某的委托向陈某追讨 230 万元欠款，双方签订合同，约定以收回欠款的 20% 作为报酬。随后，陈某归还秦某 50 万元，秦某按约支付给王某 10 万元报酬。国家经贸委曾与其他部门联合发布通知【国经贸综合([2000]568 号)】，规定：禁止任何单位和个人开办任何形式的讨债公司，，，构成犯罪的，依法追究刑事责任。”但该通知未以国务院的名义发布。

【问题】

1. 王某向买家提供枪支、弹药的行为应当如何处理？为什么？
2. 张某、李某等买家购买枪支、弹药的行为应当如何处理？为什么？
3. 张某收受医药代表 300 万元的行为，应当如何定性？
4. 张某签订医疗器械合同给医院造成重大损失的行为该如何处理？为什么？
5. 李某销售塔位吸纳资金的行为应当如何处理？为什么？
6. 王某经营有偿讨债业务是否构成非法经营罪？为什么？

案例 12—王某、张某等破坏社会主义市场经济秩序案

——破坏社会主义市场经济秩序罪

【案情】

王某系 A 公司（具有法人资格的私营企业）的董事长兼总经理。2017 年底，使用虚假的证明文件，以 A 公司名义，向 B 银行（国有控股银行）申请贷款 200 万元，欲用于 A 公司生产、销售伪劣白酒。（事实一）

B 银行信贷部主任张某在审核 A 公司的贷款申请时，发现证明文件有假、贷款条件不符合。为此，王某送与张某 20 万元，希望网开一面，保证贷款会如期归还，张某遂将款项贷出。（事实二）

王某将其投入 A 公司生产、销售伪劣白酒。后因遭人举报，伪劣白酒未及售出即被查封，经查，该酒含有对人体有害的工业酒精，货值金额 20 万元，导致投资款均不能收回。（事实三）

为了弥补亏空，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。A 公司将此款多途使用，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 万元已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。（事实四）

另有 1000 万元，被王某从 A 公司挪出，与蒋某合伙，从国外走私香烟入境。但蒋某却瞒着王某，在香烟中夹带十枝钢珠枪走私入境。后王某、蒋某在销售走私的香烟时被查获，经查，二人无烟草销售许可证。香烟及涉案款项均被没收。（事实五）

【问题】

1. 对于事实一，王某构成何罪？A 公司是否构成犯罪？司法实务中如有不同处理方法，可予以分别说明。
2. 对于事实二，王某、张某构成何罪？A 公司是否构成犯罪？说明理由？
3. 对于事实三，王某构成何罪？A 公司是否构成犯罪？说明理由。
4. 对于事实四，王某构成何罪？A 公司是否构成犯罪？说明理由。
5. 对于事实五，王某、蒋某构成何罪？A 公司是否构成犯罪？说明理由。

案例 13—滕某、董某等强奸、非法拘禁案

——侵犯公民人身权利、民主权利罪

【案情】

滕某与王某系公媳关系。2016 年 8 月某日，滕某、董某晚饭后乘凉时，滕某告诉董某，儿媳王某同他人有不正当两性关系，而自己多次想与她发生性关系均遭拒绝，但是“只要是外人，都肯发生性关系”，并唆使董某与王某发生性关系。董某遂答应去试试看。滕某又讲自己到时去“捉奸”，迫使王某同意与自己发生性关系。当日晚 9 时许，董某在王某房间内与其发生性关系后，滕某随即持充电灯赶至现场“捉奸”，以发现王某与他人有奸情要将王某拖回娘家相威胁，并采用殴打等手段，强行对被害人实施奸淫。因生理原因，滕某的强奸行为未能得逞。

董某后逃至外地，开了一家五金店，因经济窘迫，产生绑票索财之意。2016 年 9 月，董某向在自己店里工作的路某提出：有人欠其赌债不还，去把其子带来，逼其还债。路某表示同意。当日下午，董某骑摩托车载着路某到实验小学附近，将去学校上学的被害人吴某指认给路某，路某后将吴某骗出，与董某骑摩托车将吴某欲带至五金店。董某因为慌张，在道路上高速逆行，摩托车跌入沟渠，吴某当场摔死。董某与路某慌忙逃跑。

董某后染上毒瘾。毒瘾发作，董某非常难受，但却没有钱购买毒品，此时正好有个孩子从董某身旁经过，董某便将孩子打晕，并将孩子放入麻袋之中捆好。后董某谎称此袋中是一只小狗，卖给某经营狗肉火锅的饭店老板刘某，获钱 50 元。刘某见麻袋中有动静，便指使饭店厨师李某（17 周岁）用扁担猛击麻袋，孩子发出微弱哭声，李某对刘某笑称，狗居然会学人哭，刘某也感到可笑，后李某再次用扁担猛击，孩子死亡。两人解开麻袋，才发现是个孩子。

【问题】

1. 滕某、董某是否属于强奸罪共同犯罪？为什么？
2. 滕某是否构成强奸罪的加重情节？为什么？
3. 董某与路某绑架吴某的行为应当如何处理？导致吴某摔死的行为又该当何罪？为什么？
4. 董某将小孩卖给火锅店的行为应当如何定性？为什么？
5. 李某和刘某的行为是否构成犯罪？如果构成，是否属于共同犯罪？为什么？

案例 14—张某等招摇撞骗、非法拘禁案

——侵犯公民人身权利、民主权利罪

【案情】

2006 年 3 月 5 日，张某预谋从被害人朱某（女）处勒索钱财，遂邀请王某、赵某二人参与。张某对二人谎称朱某赌博时输给自己 100 万元，至今未还，让二人帮忙“要债”。王某、赵某二人误信为真，遂加入。

3 月 9 日凌晨 2 时许，张某、王某、赵某三人冒充公安人员，驾车将朱某强行带至郊区一处住房扣押。其间，张某强行将朱某随身佩戴的手链、项链、戒指等物（价值 2 万元）搜走，并指派王某、赵某二人看押被害人朱某。尔后，张某两次向朱某家属打电话，称不给钱就杀人，勒索人民币 80 万元，打入其事先开立的信用卡账户中，并以划卡消费的方式，购买大量黄金后据为己有。（事实一）

3 月 11 日，在王某、赵某二人看押朱某期间，朱某告诉二人自己与张某之间根本就不存在债务关系，请求二人将自己放走，并主动承诺在放人后给予二人好处费 6 万元。王某、赵某二人知情后，表示可以放人，但要求朱某被放之后一定要兑现承诺。下午，二人将朱某放走。3 月 18 日下午，在朱某被放回家 7 天后，仍未联系王某、赵某二人。王某即找赵某商量，赵某说，“算了，我不管了”。王某遂单独给朱某打电话讲，“我把你放了，你答应给我们的钱还不兑现吗？如果不汇钱的话，你就自己看着办。我们能绑你一次，就能绑你第二次”。（事实二）

朱某害怕，表示见面再聊。王某见到朱某后，索要 6 万元，朱某不给，遂当即将朱某打昏，将朱某卖给何某为妻，其间关押了朱某近一个月，还强奸了朱某。（事实三）

何某买下朱某后，逼迫朱某与自己结婚。朱某不从，何某遂将朱某关押一个月，其间还强迫朱某为其口交。（事实四）

案发后，赵某首先被抓获归案。为了逼取赵某的口供，刑警杜某对赵某实施殴打，由于出手过重将赵某打成重伤，送医院治疗 10 天后死亡。（事实五）

【问题】

1. 对于事实一，张某、王某、赵某构成何罪？是否构成共同犯罪？说明理由。
2. 对于事实二，王某构成何罪？赵某是否对此应当负责？说明理由。
3. 对于事实三，王某构成何罪？说明理由。
4. 对于事实四，何某构成何罪？说明理由。

案例 15—魏某等侵犯财产案

——侵犯财产罪

【案情】

2015 年 3 月，魏某（2000 年 1 月 20 日出生）听说同村村民刘某代收了电费款后，遂萌生抢劫之念。次日 2 时许，魏某携带作案工具，翻墙进入刘某家，发现刘某在东屋睡觉，便钻入西屋，翻找钱款未果，又至东屋寻找，刘某被惊醒。魏某用钳子朝刘某头部猛击，见刘某不动，在认为刘某已死亡的情况下，便用钳子将抽屉撬开将里面的 9700 元电费款拿走，并将刘某的手机、银行卡等物品搜刮一空。为毁灭罪证，魏某用打火机点燃一纤维编织袋扔在刘某所盖的被子上，导致刘某颅脑损伤后吸入一氧化碳窒息死亡，价值 7209 元的物品被烧毁。魏某后逃亡，化名孙静，应聘到某乳品公司担任业务员，出于为该公司创造经营业绩的动机，从 2016 年 10 月起向该公司虚构了某学院需要供奶的事实，并利用伪造的学院行政章与该公司签订了“供货合同”。从 2016 年 10 月起至 2017 年 3 月止，魏某将该公司钙铁锌奶 321,500 份（每份 200 毫升）送至其暂住地，每天将牛奶全部销毁。经鉴定，上述牛奶按 0.95 元/份计算，共价值人民币 305,425 元。经查，2017 年 3 月，魏某在移动公司办理业务时结识了该公司员工方某，两人预谋以贩卖移动公司手机“靓号”的方式牟利。之后，方某利用工作之便从移动公司内部电脑系统查得 14 个号码的机主资料信息，通过制假证者伪造了 14 张与机主资料相同的假身份证。同年 7 月，魏某分别持上述假身份证到移动公司营业厅，将原机主的移动号码非法过户到自己名下。随后，魏某隐瞒真相，以自己的名义将其中四个号码卖给他人，共计获取人民币 8.1 万元。

【问题】

1. 魏某在取财过程中致人重伤昏迷，又放火毁灭罪证致人窒息死亡的，应当如何处理？为什么？
2. 如果魏某用刘某的银行卡在自动提款机中取钱，对此行为，应如何处理？为什么？
3. 如果魏某用刘某的手机拨打电话，造成电信公司资费损失数额较大，应当如何处理？为什么？
4. 魏某将牛奶销毁的行为是否构成职务侵占罪？为什么？
5. 手机“靓号”是否属于财产犯罪中的财物？魏某与方某利用手机“靓号”谋利的行为构成何罪？为什么？

案例 16—张某等抢劫、盗窃案

——侵犯财产罪

【案情】

张某、李某、胡某三人共谋，在某国道边趁道路堵车之机，从路过的货车上搞些东西。由张某携带割草用的镰刀，偷偷扒上司机巴某驾驶的行驶缓慢的货车，钻进盖货物的油布，躲在里面，把车厢里装运的白糖抛到路边水沟里。李某、胡某二人骑着三轮车，沿着路边的水沟捡拾白糖，装上三轮车运走。张某共抛下白糖 30 袋（价值人民币 3 万元）。

司机巴某从后视镜上看见有人扒货，即下车查看，当场抓住了张某，张某为了脱身，用镰刀照巴某的脸上砍了一下，将巴的面部划伤（经鉴定构成轻伤），巴某见此情形驾车逃走。李某、胡某在 20 米开外，李某没有看见张某砍人的情况，不知端底。胡某虽看见了，也没有吱声。（事实一）

李某、胡某捡到了 20 袋白糖，还有 10 袋在水沟里。正在捡拾，张某前来会合，帮忙捡拾。附近村的村长黄某见三人形迹可疑，就假装警察，上前盘问：“我是警察，你们白糖是不是偷来的！白糖放下，人跟我去公安局。”三人误信为真，停止捡拾。李某见状打了黄某一拳，拔腿就跑。张某、胡某二人只好把三轮车停在路边，走在前面。走了约二里地，黄某又说，算了，你们交 5000 块罚款，就不抓你们了”。张某掏出身上的一部手机和 3000 块钱给了黄某。（事实二）

黄某返身去取三轮车和白糖时，发现不见踪影。原来，在此期间，该村村民王某路过此处时，发现路边停放的三轮车及白糖，看四周无人，就将其推走带回家中。不久，另一村民林某经过时，发现了在水沟里的 10 袋白糖，以为是从货车上掉下的，也捡回家中。事实三）

巴某报案后，王某担心公安部门追查，将白糖和三轮车均沉入河道中销毁。巴某向林某索要白糖时，遭到其拒绝。（事实四）

【问题】

- 1.对于事实一，张某、李某、胡某构成何罪？是否构成共同犯罪？说明理由。
- 2.对于事实二，黄某构成何罪？说明理由。
- 3.对于事实二，李某是否构成妨害公务罪？说明理由。
- 4.对于事实三，如不计数额，王某、林某构成何罪？是盗窃罪，还是侵占罪。说明理由。
- 5.对于事实四，王某构成何罪？如何认定罪数。说明理由。

案例 17—李某招摇撞骗、诈骗案

——妨害社会管理秩序罪

【案情】

2013 年 4 月，李某经人介绍认识了郭某某（女），李某谎称自己是某省法院处级审判员，可帮郭某某的两个儿子安排到省法院车队和保卫处工作，骗取了郭某某的信任，不久两人非法同居几个月。随后，李某因租房认识了房东邵某某（女），李某身着法官制服，自称是某省法院刑一庭庭长，答应将邵某某的女儿调进法院工作，以需要进行疏通为名，骗取了邵某某人民币 4000 元。

2014 年 12 月，李某购得用于赌博作假的透视扑克牌及隐形眼镜，预谋在赌博中使用。某日下午，李某利用在家中赌博的机会，用该透视扑克牌与他人一起以打“梭哈”的形式进行赌博。李某在赌博过程中继续佩戴隐形眼镜。至赌博结束，李某共赢得现金 48000 元。2016 年 1 月，李某经人介绍负责谷中城公司经营、管理，李某与“乐天堂”网站联系，签订资金支付服务合同；利用该公司管理的在快钱公司中开设的账户，为“乐天堂”等赌博网站提供结算服务，并从中收取服务费。其中，2016 年 3 月，谷中城公司管理的与“乐天堂”赌博网站对应的系统账户进账人民币 650 余万元。

2016 年 12 月，李某酒后驾驶汽车行驶至某路口时遇民警检查。李某拒不配合检查，欲弃车逃离，被民警带至检查站内进行检查。在检查站内，李某告诉民警自己是省法院领导，希望民警通融，民警拒不理睬。李某推搡、拉扯民警，阻碍民警对其检查，将民警俞某警服撕破，并将其推倒在地，致俞某受轻伤。经鉴定，李某血液酒精含量为 206 毫克 / 100 毫升。民警后找法院核实李某身份，遂案发。

【问题】

1. 李某冒充法院工作人员的行为，应当如何处理？这种冒充行为，是否具备法定从重情节？为什么？
2. 李某用透视扑克牌赌博的行为，应当如何处理？为什么？
3. 根据《刑法修正案（九）》的规定，李某为赌博网站提供结算服务，并从中收取服务，应当如何处理？为什么？
4. 李某酒后驾车并阻碍民警检查的行为，应当如何处理？为什么？
5. 根据《刑法修正案（九）》的规定，李某的袭警行为是否应当加重处罚？为什么？

案例 18—吴某受贿案

——贪污贿赂罪

【案情】

2010 年下半年，吴某担任某国有独资基建公司总经理期间，徐某多次找到吴某，要求承接该公司某项目所需钢绞线全部供应业务。吴某原计划安排情妇赵某承接该业务，便以“让领导的朋友退出”为由，要徐某给予“领导的朋友”好处费 30 万元，徐某表示同意。之后，吴某利用职权，决定以徐某的名义承接总额 700 余万元的钢绞线供应业务。2010 年 9 月底，徐某按约定联系吴某交付 30 万元好处费。吴某带徐某与赵某见面，谎称赵某系领导的朋友，徐某将 30 万元交给赵某。

2011 年，徐某后又为某公立学校承包工程，工程按质按量完工后，学校一直拖欠工程款（3000 余万元）。徐某听说吴某与校长很熟，便送给吴某 10 万元，请吴某帮忙。吴某于是让校长张某帮忙解决，张某于是将工程款给付徐某。

2012 年，基建公司进行产权制度改革，在资产评估过程中，吴某明知公司的应付款账户中有三笔共计 460 万元系上几年虚设，而未向评估人员作出说明，隐瞒该款项的真实情况，从而使评估人员将该三笔款项作为应付款评估并予以确认。同年底，政府发文同意该公司产权制度改革实施方案。此后，基建公司在 570 职工中平均配股。6 月，公司股东大会选举产生董事会，董事长为吴某。尔后，吴某收购了其他 569 名股东的全部股份，并于当年 8 月正式成立蓝天基建有限公司。9 月，蓝天公司向区财政局交清国有资产购买款 4650 万元。随后，吴某积极办理公司产权转移手续。案发时，手续尚在办理之中。

【问题】

1. 吴某谎称“让领导的朋友退出”为由，让徐某支付 30 万给赵某，吴某的行为是否构成受贿罪？如果构成，是否属于法定从重情节？为什么？
2. 徐某支付 10 万给赵某的行为，徐某和赵某的行为应当如何定性？为什么？
3. 徐某请求吴某帮忙解决学校的工程款一案，徐某和吴某的行为应当如何定性？为什么？
4. 如果该公立学校属于基建公司的校办学校，徐某和吴某的行为又当如何定性？为什么？
5. 吴某在国有企业改制中隐瞒资产真实情况，并造成巨额国有资产潜在流失的行为是否构成犯罪？又属于何种犯罪形态？为什么？



2018 法考主观题 QQ 直播群（免费）



法考最新信息扫描加微信



火星法考笔记公众号