

2018 年法考方鹏刑法主观题通关宝页



一、法条序号记住仁：故意杀人罪 232；抢劫罪 263；贪污罪 382；其它罪名依序推

侵犯公民人身权利罪		侵犯财产罪		贪污贿赂罪	
第 232 条	故意杀人罪	第 263 条	抢劫罪	第 382 条	贪污罪
第 233 条	过失致人死亡罪	第 264 条	盗窃罪	第 384 条	挪用公款罪
第 234 条	故意伤害罪	第 266 条	诈骗罪	第 385 条	受贿罪
第 236 条	强奸罪	第 267 条	抢夺罪	第 387 条	单位受贿罪
第 237 条	强制猥亵、侮辱罪	第 270 条	侵占罪	第 388 条之一	利用影响力受贿罪
第 238 条	非法拘禁罪	第 274 条	敲诈勒索罪	第 388 条之二	对有影响力的人行贿罪
第 239 条	绑架罪	第 275 条	故意毁坏财物罪	第 389 条	行贿罪
转化型抢劫（269）、索债型拘禁（238）、信用卡诈骗及盗窃信用卡并使用（169）最常考，死活都要记牢靠					
共同犯罪（25）、犯罪中止（24）、正当防卫（20）；自首（67）、立功（68）					

二、答题格式：几段事实分几段，先结论后理由，下笔之前想关键词

（一）分则罪名（分则素材考三章，财产人身最重要）理由写作有三类：

1、简单罪名，案情融合法条，再援引法条序号

【题】赵某盗窃后，将抓捕的钱某打死。【答】赵某构成抢劫罪（致人死亡）。赵某实施盗窃的过程中，为抗拒抓捕，当场实施暴力致钱某死亡，根据刑法第 269 条第 3 款，构成转化型抢劫罪。

2、罪名区分，围绕区分要点，援引法条序号

【题】国家工作人员赵某的情妇钱某，低价购进请托人孙某的房屋一套，差价 100 万。告知赵某后，赵某为孙某谋利。【答】钱某构成受贿罪的共犯。共谋，交易形式受贿。钱某与国家工作人员赵某共谋，利用赵某职务便利，为请托人谋取利益，根据刑法第 385、25 条，钱某构成受贿罪的共犯。

3、客观主观不统一，先客观，再主观，客观主观统一认定，援引法条序号

【题】赵某误将候机楼地上放的钱某的行李箱（在不远处值机），认为是他人遗忘的而拿走。【答】赵某构成侵占罪。客观上物主近在咫尺，为他人占有的财物，系盗窃罪对象；主观上误认为遗忘物，系侵占罪故意。客观主观相统一，根据刑法第 270 条，构成侵占罪。

（二）总论理论（共同犯罪、认识错误、因果关系）理由直接写术语

1、共同犯罪。主要考：行为共同说；共犯从属说；共犯脱离；继承共犯；间接正犯。

【题】赵某欲劫取钱某财物而将其打死，此时孙某加入打电筒照明。【答】孙某构成抢劫罪，系承继共犯。前行为人赵某实施抢劫未终了之前，后行为人孙某以抢劫故意加入，共同实施抢劫，根据刑法第 25 条，构成抢劫罪的共同犯罪。

2、认识错误。主要考：对象错误；打击错误；事前故意；结果提前实现。

【题】赵某、钱某共谋杀害孙某，赵某开枪，子弹走偏误击中同伙钱某致其死亡。【答】赵某构成故意杀人罪未遂（另有观点认为是既遂）。打击错误，偶然防卫。略。

3、因果关系。主要考：介入因素；特殊体质。

【题】赵某为报复钱某而欲砍掉其一只手，钱某逃跑横穿高速路时被撞死。【答】赵某构成故意伤害罪（致人死亡）。介入因素不中断因果。略。

三、分则罪名套路事例

（一）抢劫罪

1、同时性原则。甲强奸乙致昏迷（或杀害乙）后，临时起意拿走财物。甲构成强奸罪（或杀人罪）、盗窃罪。

2、转化型抢劫的共犯。甲、乙共谋盗窃，甲暴力；乙对暴力没有共同行为（如放风），或不知情。甲构成抢劫罪，乙构成盗窃罪。二人在盗窃罪的范围内成立共同犯罪。

（二）盗窃罪

- 1、物主甲偷走出借给、质押给乙、法院扣押的财产，之后索赔。甲构成盗窃罪。
- 2、甲盗窃记名存折、存单、支票后，冒充身份冒领的，甲构成盗窃罪。甲捡到后冒领，甲构成诈骗罪。

（三）诈骗罪

- 1、与盗窃罪区分。甲骗乙，但乙没有让甲把财物拿开，或者不知道甲拿走了财物，或者不知道拿的财物是什么（如调包），或者只是把乙骗开，甲构成盗窃罪。
- 2、三角诈骗与盗窃罪间接正犯的区分。甲骗乙而取得丙的财物，乙有处分权，甲是诈骗罪（三角诈骗）；乙无处分权，甲是盗窃罪（间接正犯）。

（四）侵占罪

- 1、甲拿走乙的财物，乙近在咫尺，或立即归来，或被遗忘在出租车内、或宾馆里。甲构成盗窃罪。
- 2、甲因运输、修理、装裱而独立占有乙的财物，非法所有，“自偷”、“自抢”。甲构成侵占罪。
- 3、认识错误。客观上是乙的占有物，但甲主观上误认为是脱离占有物。甲构成侵占罪。

（五）敲诈勒索罪

甲揭发乙犯罪、隐私相要挟，索要财物。甲构成敲诈勒索罪。如果甲之前还有他罪如行贿，数罪并罚。

（六）信用卡犯罪

- 1、甲盗窃信用卡并使用的，构成盗窃罪。甲盗窃信用卡后，乙知道而加入帮助使用，构成盗窃罪的共犯；乙误认是捡来的帮助使用，构成信用卡诈骗罪。
- 2、甲的信用卡中没有实际对应的现金，利用 ATM 故障使其充值，或取现，构成盗窃罪。

（七）非法拘禁罪

- 1、甲为索取赌债、高利贷而扣押乙。甲构成非法拘禁罪。如乙自杀，甲是基本犯（无因果）。
- 2、甲非法拘禁罪（过失）致乙死亡，构成非法罪（致人死亡），即结果加重犯。甲使用暴力（故意）致乙死亡，构成故意杀人罪或故意伤害罪，即转化犯。
- 3、甲为了勒索，骗乙说为了讨债，让乙扣押丙的。甲构成绑架罪，乙构成非法拘禁罪。二人在非法拘禁的范围内构成共同犯罪。

（八）绑架罪

- 1、“假绑架”。甲杀乙（或其它行为致人死亡）之后，临时起意假称“绑架”向第乙妻丙要钱。甲的前行为构成故意杀人罪，后行为构成诈骗罪、敲诈勒索罪，想象竞合。
- 2、甲控制乙时，意图向乙母勒索，甲构成绑架罪。甲意图向乙本人要钱，甲构成抢劫罪。
- 3、甲控制乙，向近在咫尺的乙妻当钱要钱。甲构成抢劫罪。
- 4、甲绑架乙后，为灭口杀乙未死致重伤。甲构成绑架罪（中杀害被绑架人未遂）。

（九）贪污罪

- 1、共犯与身份。国工甲与非国工内外勾结，主要利用甲的身份。甲、乙构成贪污罪的共同犯罪。
- 2、贪污罪与受贿罪的区分。对方乙给与国工甲的财物，本应归甲单位公有，甲构成贪污罪；是给乙用以换取甲职务行为的对价，甲构成受贿罪。

（十）挪用公款罪

- 1、甲教唆国家工作人员乙挪用，但甲、乙的主观用途（非法活动、营利活动、生活消费）不一样的，各自以各自主观用途定。
- 2、甲挪用 100 万，携款 40 万潜逃，构成贪污罪（40 万）、挪用公款罪（60 万）。

（十一）受贿罪

- 1、请托人丙，送给甲官钱，让甲官给乙官打招呼，谋取不正当利益，甲官构成受贿罪（斡旋受贿）。
- 2、甲官的关系密切人乙，与甲官无共谋，收受请托人钱财为其谋取不正当利益，构成利用影响力受贿罪。与甲官有共谋，构成受贿罪共犯。

3、甲官在任时，与请托人约定退休后收钱，甲官构成受贿罪；在任时没有约定的，不构成犯罪。退休后利用原职权收钱谋取不正当利益的，构成利用影响力受贿罪。

4、甲官收钱时承诺为他人谋利，之后事后办成而退钱的，仍构成受贿罪既遂。

（十二）交通肇事罪

1、因逃逸致人死亡。甲肇事后逃逸，乙死亡与逃逸有因果关系，甲构成交通肇事罪逃逸致死。其它原因（如甲杀人、作为过失致死）中断因果的，不属逃逸致死；甲构成交通肇事罪、故意杀人罪（或过失致人死亡罪）。

2、甲肇事后隐藏、遗弃致死（致重伤），对死伤结果是故意的构成故意杀人罪（伤害罪）。直接杀死的，更是故意杀人罪。但如果是作为过失致死，构成过失致人死亡罪。

3、车主甲指使司机乙违章、逃逸致死，构成交通肇事罪。

4、甲、乙共同危险驾驶，仅甲撞死人。甲构成交通肇事罪，乙构成危险驾驶罪，二人对危险驾驶罪是共同犯罪。

（十三）故意伤害罪、传播性病罪

严重性病患者甲明知有艾滋病，故意致乙染病，构成故意伤害罪。甲既卖淫、嫖娼，又故意使人染病，想象竞合，以故意伤害罪（重伤）论处。

四、观点陈列有套路，通说在前少数在后

现象	观点一	观点二
打击错误	故意犯罪既遂。法定符合说	故意犯罪未遂，过失犯罪，想象竞合。具体符合说
事前故意	故意犯罪既遂	故意犯罪未遂，过失犯罪，数罪并罚
结果提前实现	故意犯罪既遂	故意犯罪未遂（或预备），过失犯罪，想象竞合
偶然防卫	正当防卫	犯罪未遂
精神病人杀人	不法，可防卫	危险，可避险
片面共犯	成立帮助犯，共同正犯，教唆犯	成立帮助犯
共犯（教唆犯、帮助犯）	共犯从属说	共犯独立说
死者遗物	他人占有物	脱离占有物
不法原因交付的委托保管物	侵占罪对象	不属侵占罪对象
财产权利是否属财物	能立即转移占有的是	所有财产权利均可
虚拟财产是否属财物	符合民法财产性质即有价值、可控制的是	不是
部分未遂、部分既遂	择一重处	以加重犯的未遂论处

五、不可预知的难点应急方案

（一）财产难题四步推（结论）：被害人→行为对象→占有状态→转移手段。

（二）新型罪名瞄一眼，写对一个就够本。

285	非法侵入计算机信息系统罪	侵入三领域	140	生产、销售伪劣产品罪
286	破坏计算机信息系统罪	破坏系统、数据、病毒	141	生产、销售假药罪
287 之一	非法利用信息网络罪	设立网组	144	生产、销售有毒、有害食品罪
287 之二	帮助信息网络犯罪活动罪	提供网络服务	201	逃税罪

（三）观点陈列不记得，先列出通说观点，其他观点随便编。