

## 方鹏刑法主观钻石题之一：赵某、钱某盗窃、杀人案

方鹏作答

【注：下划线为关键词，每个下划线 1 分】

（一）事实一中，赵某构成抢劫罪（致人死亡），钱某构成盗窃罪。二人在盗窃罪的范围内构成共同犯罪。

1、赵某、钱某入户盗窃刘某财物，根据刑法第 264 条，构成盗窃罪。系共同犯罪。

2、赵某为抗拒抓捕，对刘某实施暴力，根据刑法第 269 条，构成转化型抢劫罪。

3、赵某抢劫实施暴力之后，又实施毁灭罪证的行为导致刘某死亡，系因果关系错误中的事前故意，死亡结果与抢劫暴力行为有因果关系，系抢劫罪（致人死亡）。

4、钱某对赵某实施的暴力行为没有共同行为、共同故意，不转化为抢劫，只在盗窃罪范围内成立共同犯罪。

（二）事实二中，赵某构成抢劫罪，钱某构成盗窃罪。二人在盗窃罪的范围内构成共同犯罪。

1、赵某抢劫信用卡并使用，根据司法解释，构成抢劫罪。

2、钱某并不知情赵某之前的抢劫行为，系盗窃信用卡并使用，根据刑法第 196 条第 3 款，构成盗窃罪。

3、二人对之前的盗窃信用卡行为、之后的使用信用卡行为，亦即在盗窃罪的范围内构成共同犯罪。

（三）事实三中，赵某构成故意伤害罪（重伤），系不作为犯。

1、前行为系故意伤害罪的预备行为。

2、赵某带来硫酸的行为创设了风险，与钱某误拿硫酸伤害的行为之间，具有刑法上的因果关系，赵某负有因先行行为而引起的阻止义务，有能力阻止而不阻止，系不作为故意伤害行为。主观上具有伤害故意，根据刑法第 234 条，构成故意伤害罪（重伤）。

（四）事实四中，赵某构成故意杀人罪（既遂），不应从宽。

1、赵某以杀人故意杀害他人，根据刑法第 232 条，构成故意杀人罪。

2、误将杨某认为钱某，系对象认识错误、具体错误，不影响故意杀人罪（既遂）的成立。

3、赵某自陷限定刑事状态，系原因自由行为，应以清醒时认定责任能力，即完全责任能力人，不从宽处罚。

（五）李某构成受贿罪，周某构成受贿罪的共犯。

1、李某身为国家工作人员，利用其地位形成的便利条件，收受孙某财物，通过公安局长吴某，为孙某谋取不正当利益，根据刑法第 388 条，构成斡旋型的受贿罪。

2、周某明知李某受贿而提供帮助，构成受贿罪的共犯。

3、李某以欺骗方式让请托人孙某主动交付财物，应认定为索贿行为。亦即，索贿行为可包容欺骗形式的索贿（或整体法与部分法的法条竞合），不影响受贿罪的成立。

## 方鹏刑法主观钻石题之二：教训方某案

【注：答案精要】

（一）事实一

1、王某构成非法吸收公众存款罪。理由略，176 条。

2、集资诈骗罪（2000 万）。理由略，192 条。

3、系自然人犯罪。以实施犯罪为主要活动。

**(二) 事实二**

1、职务侵占罪。271 条。

2、敲诈勒索罪。揭发犯罪为要挟，第 274 条。

**(三) 事实三**

1、赵某：故意伤害罪（第 234 条）。打击错误，偶然防卫。

观点一：故意伤害罪未遂。如认为偶然防卫客观上合法。

观点二：故意伤害罪（致人死亡）。如认为偶然防卫系不法侵害，法定符合说。

观点三：故意伤害罪未遂、过失致人死亡罪，想象竞合。如认为偶然防卫系不法侵害，具体符合说。

2、周某：故意伤害罪的帮助犯（共犯从属说）。

**(四) 事实四**

1、赵某：交通肇事罪（因逃逸致人死亡）。第 133 条。

2、周某：过失致人死亡罪。第 233 条。

**(五) 事实五**

1、对于故意伤害罪成立自首。对于过失致人死亡罪不成立自首。第 67 条。

2、对于揭发赵某交通肇事罪，成立立功。第 68 条。

### 方鹏刑法主观题钻石题之三：码农赵某案

**(一) 事实一中，赵某以盗窃罪论处，章某构成盗窃罪的共同犯罪。**

赵某盗窃景区电子门票，触犯盗窃罪。触犯破坏计算机信息系统罪。以盗窃罪一罪论处。

章某为赵某盗窃提供帮助，构成盗窃罪的共同犯罪。

**(二) 事实二中，赵某触犯诈骗罪、非法利用信息网络罪，择一重处；章某构成诈骗罪的共同犯罪。**

**(三) 事实三中，赵某以盗窃罪论处。**

赵某转走他人钱款，触犯盗窃罪。触犯破坏计算机信息系统罪。以盗窃罪一罪论处。

**(四) 事实四中，赵某构成故意伤害罪。**

赵某构成故意伤害罪（重伤）。

系打击错误、具体错误。

观点一：按法定符合说，构成故意伤害罪（重伤）既遂。

观点二：按具体符合说，构成故意伤害罪未遂、过失致人重伤罪，系想象竞合，应择一重处。

### 方鹏刑法主观题钻石题之四：杨某贪腐案

**(一) 事实一中，杨某构成贪污罪，王某构成贪污罪的共同犯罪。**

要点：土地使用权是财物，通过下属也是利用职权。

**(二) 事实二中，杨某构成受贿罪，朱某构成受贿罪的共同犯罪，陈某构成单位行贿罪。**  
交易形式的受贿。与明知特定关系人通谋。

**(三) 事实三中，杨某构成受贿罪，吴某构成行贿罪。**

杨某受贿数额及形态：100 万未遂，3 万既遂。

观点一：以受贿罪 100 万未遂论处，3 万既遂作为量刑情节。

观点二：以受贿罪 3 万既遂论处，100 万未遂作为量刑情节。

观点三：受贿罪 3 万既遂、97 万未遂论处，数罪并罚。

（四）事实四中，杨某构成受贿罪（200 万），罗某构成受贿罪共犯（200 万）、利用影响力受贿罪（20 万）。

（五）事实五中，杨某对受贿罪构成坦白，对揭发罗某利用影响力受贿罪构成立功。

### 方鹏刑法主观钻石题之五：生疏罪名案

（一）事实一中，胡某构成生产、销售有毒、有害食品罪。

（二）事实二中，胡某构成拒不履行判决、裁定罪。

（三）事实三中，胡某构成拒不支付劳动报酬罪。

（四）事实四中，胡某构成危险驾驶罪，与金某是共同犯罪。金某构成危险驾驶罪。

（五）事实五中，胡某触犯传播性病罪、故意伤害罪（重伤），择一重处，以故意伤害罪（重伤）论处。