2023年法考客观题 - 刑法

**共 10 道题 (目标: 24题)**

*题目编号：[10, 26, 44, 47, 52, 62, 63, 63, 77, 99]*

============================================================

正确答案： B

【答案解析】A 项： 根据《民法典》第 184 条规定：“因自愿实施紧急救助行为造成受助人损害的， 救助人不承担民事责任。”因此， 乙胳膊骨折不可向孙某请求赔偿。因此， A 项错误。

BD 项： 根据《民法典》979 条规定：“管理人没有法定的或者约定的义务， 为避免他人利益受损失 而管理他人事务的，可以请求受益人偿还因管理事务而支出的必要费用；管理人因管理事务受到损失的， 可以请求受益人给予适当补偿。管理事务不符合受益人真实意思的， 管理人不享有前款规定的权利； 但 是， 受益人的真实意思违反法律或者违背公序良俗的除外。”孙某跳入江中救助乙的行为， 无法定或约定 的义务， 为避免乙的利益受损， 该行为虽违背乙的真实意思， 但乙的真实意思违背公序良俗， 孙某依然 构成无因管理， 孙某背部的损害、手机摔坏可向乙请求适当补偿。因此， B 项正确， D 项错误。

C 项：《民法典》第 897 条：“保管期内， 因保管人保管不善造成保管物毁损、灭失的， 保管人应当 承担赔偿责任。但是， 无偿保管人证明自己没有故意或者重大过失的， 不承担赔偿责任。”韩某因围观太 过紧张不慎将手机跌落导致屏幕摔碎， 没有故意或者重大过失， 孙某手机摔坏不可向韩某请求赔偿。因 此， C 项错误。

综上所述， 本题答案为 B。

------------------------------

------------------------------

正确答案： D

【答案解析】A 项： 混淆行为是指经营者实施的引人误认为是他人商品或者与他人存在特定联系的 行为。本题中， 甲公司的电视产品并未与乙公司的产品发生混淆从而引起他人误认， 故并非混淆行为。 因此， A 项错误。

BC 项：《反不正当竞争法》第 6 条规定：“经营者不得实施下列混淆行为， 引人误认为是他人商品 或者与他人存在特定联系：（一） 擅自使用与他人有一定影响的商品名称、包装、装潢等相同或者近似的 标识； … … ”据此， 在判断不正当竞争行为是否为混淆行为时， 才需考虑商品是否有影响力以及商业装 潢的问题， 而本案并不涉及混淆的判断。因此， BC 项错误。

D 项：《反不正当竞争法》第 11 条规定：“经营者不得编造、传播虚假信息或者误导性信息， 损害 竞争对手的商业信誉、商品声誉。”本案中， 甲公司员工故意拍摄抹黑蝴蝶图案电视机的视频并获得了极 大的关注， 且因该图案具有很高的识别度， 会使人直接与乙公司的电视机产品进行联系， 所以甲公司员 工的行为实质上损害了乙公司的商品声誉。因此， D 项正确。

综上所述， 本题答案为 D。

------------------------------

------------------------------

正确答案： A

【答案解析】BCD 项： 乙是首汽公司的工作人员， 在从事职务活动中造成他人侵权的， 由首汽公司 承担责任， 乙对外不承担个人责任， 虽然是应甲的要求进行的违停， 但车辆在乙的控制之下， 公司不能 因此主张免除责任， 据此， BCD 项错误。

A 项： 甲要求违停且打开车门时接听电话， 对于正常行驶的丙造成伤害， 具有明显过错， 构成侵权 应当承担责任。首汽公司的责任属于替代责任， 且不考虑过错， 属于无过错责任。 甲的责任属于一般过 错责任。两者之间， 没有共同的故意， 也没有共同的过失， 对损害后果的出现， 也不存在客观上行为的 协同性 （一起性）， 故不存在连带责任的基础， 故应共同承担按份责任， 责任份额的大小， 按照各摩托为 对于导致损害后果发生的原因力大小认定， 故 A 项正确。

综上所述， 本题答案为 A。

二、多项选择题

------------------------------

------------------------------

正确答案： AD

【答案解析】AD 项： 根据《民法典总则编解释》第 19 条第 1 款规定：“行为人对行为的性质、对 方当事人或者标的物的品种、质量、规格、价格、数量等产生错误认识， 按照通常理解如果不发生该错

误认识行为人就不会作出相应意思表示的，人民法院可以认定为民法典第一百四十七条规定的重大误解。” 本题中， 乙对标的物性质发生错误认识， 不知道是古董， 如果知道是古董不可能以这个价格出卖， 构成

重大误解， 可以申请撤销合同。因此， AD 项正确。

B 项： 根据《民法典》第 151条规定：“一方利用对方处于危困状态、缺乏判断能力等情形， 致使 民事法律行为成立时显失公平的， 受损害方有权请求人民法院或者仲裁机构予以撤销。”本题中， 甲并未 利用乙处于危困状态、缺乏判断能力等情形， 买卖合同成立时未显失公平。因此， B 项错误。

C 项： 根据《民法典总则编解释》第 21条规定：“故意告知虚假情况， 或者负有告知义务的人故意 隐瞒真实情况，致使当事人基于错误认识作出意思表示的，人民法院可以认定为民法典第一百四十八条、 第一百四十九条规定的欺诈。”本题中， 甲不存在故意告知虚假情况或者负有告知义务而故意隐瞒真实情 况的情形， 不构成欺诈。因此， C 项错误。

综上所述， 本题答案为 AD。

------------------------------

------------------------------

正确答案： BC

【答案解析】A 项： 根据《民法典》第 1024 条第 1 款规定：“民事主体享有名誉权。任何组织或者 个人不得以侮辱、诽谤等方式侵害他人的名誉权。”放出对比图并没有侮辱、诽谤甲，未侵犯甲的名誉权。 因此， A 项错误。

B 项： 根据《民法典》第 1019 条第 1 款规定：“任何组织或者个人不得以丑化、污损， 或者利用信 息技术手段伪造等方式侵害他人的肖像权。未经肖像权人同意， 不得制作、使用、公开肖像权人的肖像， 但是法律另有规定的除外。”乙未经甲的同意将甲的照片公布于网上， 侵犯了甲的肖像权。因此， B 项正 确。

CD 项： 从侵权角度来看， 根据《民法典》第 1191条第 1 款规定：“用人单位的工作人员因执行工 作任务造成他人损害的， 由用人单位承担侵权责任。用人单位承担侵权责任后， 可以向有故意或者重大 过失的工作人员追偿。”摄影师乙为影楼的员工， 且是职务行为， 应当由影楼承担替代责任。从违约角度 来看， 违约责任具有相对性， 拍摄合同的当事人为甲与影楼， 甲应当请求影楼承担违约责任。因此， C 项正确， D 项错误。

综上所述， 本题答案为 BC。

------------------------------

------------------------------

正确答案： BC

【答案解析】AB 项： 根据《商业银行法》第 64 条的规定：“商业银行已经或者可能发生信用危机， 严重影响存款人的利益时， 国务院银行业监督管理机构可以对该银行实行接管 … …。”据此， 接管由国务 院银行业监督管理机构 （即国家金融监督管理总局） 决定， A 项错误， B 项正确。

CD 项： 根据《商业银行法》第 46 条第 2 款的规定：“……拆入资金用于弥补票据结算、联行汇差头 寸的不足和解决临时性周转资金的需要。”以及该法第 76 条第 3 项的规定：“商业银行有下列情形之一， 由中国人民银行责令改正， 有违法所得的， 没收违法所得， 违法所得五十万元以上的， 并处违法所得一 倍以上五倍以下罚款；没有违法所得或者违法所得不足五十万元的，处五十万元以上二百万元以下罚款； 情节特别严重或者逾期不改正的， 中国人民银行可以建议国务院银行业监督管理机构责令停业整顿或者 吊销其经营许可证； 构成犯罪的， 依法追究刑事责任： … … （三） 违反规定同业拆借的。”本题中， 甲银 行将拆入资金贷给房地产商还息的行为严重违法违规， 故中国人民银行可对其进行罚款， C 项正确。而 至于暂停部分业务这一处罚措施， 于法无据， D 项错误。

综上所述， 本题答案为 BC。

------------------------------

------------------------------

南京发生一起“职业薪资诈骗”团伙案件，该团伙利用虚假的国外毕业证书和虚假的个人工作简 历， 成功进入多家企业骗取高薪。郭某是团伙中的一员， 与很多公司签订了劳动合同， 但并未真正上班， 在试用期时， 郭某通过签订虚假合同的方式以达成转正要求并顺利转正。对此， 下列说法正确的是？

A.公司有权主张劳动合同无效

B.公司应向郭某支付工资报酬

C.公司可以解除劳动合同， 但需支付经济补偿

D.公司可要求郭某赔偿其经济损失

------------------------------

正确答案： AD

【答案解析】A 项：《劳动合同法》第 26 条第 1 款规定：“下列劳动合同无效或者部分无效：（一） 以欺诈、胁迫的手段或者乘人之危， 使对方在违背真实意思的情况下订立或者变更劳动合同的； … … ” 本题中， 郭某利用虚假的毕业证书及工作简历以入职公司， 构成欺诈， 公司有权主张劳动合同无效。因 此， A 项正确。

B 项：《劳动合同法》第 28 条规定：“劳动合同被确认无效， 劳动者已付出劳动的， 用人单位应当向 劳动者支付劳动报酬。… … ”本题中， 郭某并未真正上班， 也即未实际付出劳动， 因此， 公司无需向其 支付工资报酬， B 项错误。

C 项：《劳动合同法》第 39 条规定：“劳动者有下列情形之一的， 用人单位可以解除劳动合同： … … （五） 因本法第二十六条第一款第一项规定的情形致使劳动合同无效的； … … ”据此， 公司有权解除其 与郭某之间的劳动合同。而且， 此时系因郭某的过错而解除劳动合同， 公司本身无过错， 故解除后公司 无需支付经济补偿。因此， C 项错误。

D 项：《工资支付暂行规定》第 16 条规定：“因劳动者本人原因给用人单位造成经济损失的， 用人 单位可按照劳动合同的约定要求其赔偿经济损失。… … ”据此， 若因郭某的行为， 公司遭受损失的， 公 司可主张赔偿， D 项正确。

综上所述， 本题答案为 AD。

------------------------------

------------------------------

正确答案： ABD

【答案解析】A 项： C IF 贸易术语下卖方包运也包险， 但除非合同另有约定， 卖方传奇公司只需要 买最便宜的平安险。因此， A 项正确。

B 项： 本案卖方传奇公司是根据买方京海公司提供的技术图样与款式生产的设备， 是按照买方的指 示供货， 属于知识产权担保免责情形之一。因此， B 项正确。

C 项： 船舶碰撞导致的货损在运输关系中属于船方航行过失致损， 在《海牙规则》下承运人可免责。 因此， C 项错误。

D 项： 船舶碰撞导致的货损在运输保险关系中属于意外事故致损， 属于平安险的承保范围。因此，

D 项正确。

综上所述， 本题答案为 ABD。

------------------------------

------------------------------

沈某因琐事与张某发生口角并殴打张某，公安机关随即将沈某抓获，后张某进行伤情鉴定，经鉴 定机关鉴定张某构成二级轻伤，2021年 11月 12 日县公安局以沈某构成故意伤害罪为由决定立案侦查， 11 月 30 日将沈某刑事拘留， 12 月7 日县检察院作出逮捕决定， 2022 年 5 月 3 日沈某申请对张某伤 情重新鉴定， 重新鉴定结果为张某构成轻微伤， 2022 年 5 月 5 日， 县检察院变更刑事强制措施为取保 候审， 2023 年 5 月5 日， 县公安局决定撤销案件。沈某随即提出赔偿申请， 赔偿义务机关作出不予赔 偿决定。下列选项正确的是？

A.2021年 11 月 30 日至 2022 年 5 月 5 日羁押期间应予以赔偿

B.赔偿义务机关为县检察院

C.鉴定机关鉴定意见错误， 赔偿义务机关为鉴定机关

D.沈某不服不予赔偿决定， 应当向法院起诉

------------------------------