

## 刑法中常见问题答疑

### 【法硕能否使用司考资料】

问：准备法硕是否要将相关学科的司考真题做一下？

答：看司考真题对法硕考研可能有害。两种考试的命题理论、题型、考试方向差异很大！尤其是刑法。只需将近 10 年法硕非法学和法学方向的真题吃透即可！最后适当做一些讲课老师命制的高质量预测模拟题。

### 【交通肇事后隐藏、遗弃被害人的处理】

问：交通肇事后，为逃避法律追究，将被害人带离事故现场后隐藏、遗弃，致使被害人无法得到救治而死亡或者严重残疾的，是转化犯还是数罪并罚？

答：当之前的事故不构成交通肇事罪时，只定故意伤害罪、故意杀人罪；当之前的事故构成交通肇事罪时，数罪并罚并罚

### 【数罪并罚原则】

问：“并科原则只对附加刑适用”这句话是否正确？

答：是错误的，按刑法修正案九的规定，数罪的主刑是有期徒刑和管制的并罚，或者是拘役和管制的并罚原则也是并科原则

### 【特殊主体的认定】

问：组织、领导传销活动罪的主体是组织、领导传销组织的人，是否为特殊主体？

答：法硕中的特殊主体是指除具备责任能力、达到责任年龄外，要求有特殊身份的犯罪主体。特殊身份指在犯罪前就有的资格和地位，不是在犯罪过程中形成的资格和地位，如组织、领导传销活动罪的主体是组织、领导传销组织的人，不是特殊身份，是在其犯罪过程中形成的组织、领导地位，是一般主体；非法行医罪的主体是不具备医疗资格的人，也属于一般主体。

### 【累犯的认定】

问：被免于刑罚或者缓刑的犯罪分子是指不构成一般累犯还是也不构成特别累犯？

答：累犯的时间条件是在前罪主刑执行完毕或赦免以后再犯罪，被免于刑罚或缓刑考验期满后再次犯罪都不符合累犯的时间条件，不构成两种累犯。

#### 【受贿后徇私枉法的处理】

问：先收受贿赂，再徇私枉法，从一重处罚。先徇私枉法，再受贿，数罪并罚。这两句话对吗？

答：不准确，要看受贿和徇私枉法有无关联性，如果有关联性则从一重罪处罚，比如先收受贿赂再为行贿人谋取利益而徇私枉法的，或者先为他人谋取利益而徇私枉法事后再收受他人贿赂的，均应从一重处罚。

#### 【盗窃罪的既遂标准】

问：法硕中盗窃的既遂标准是什么？

答：法硕考试分析对盗窃的既遂标准，采取失控+控制说，不是失控说！例如：甲坐火车时，准备将一熟睡乘客的公文包扔到偏僻路段，然后下车去捡，而不小心扔进河中。虽然包的主人失去控制，但包入河中并非甲所能控制，属于盗窃未遂；如果成功将包扔到偏僻路段，便属于甲控制，成立既遂。

#### 【爆炸罪未遂的认定】

问：16年法硕真题，甲意图杀死邻居刘某，误用颜料当硫磺制造炸弹，投掷后未爆炸，刘家人安然无恙。甲构成爆炸罪未遂。为什么不是故意杀人？

答：因为如果是真炸弹爆炸后会危及周围居民的安全，危害了公共安全；注意爆炸不同于投毒，如果向刘某家水缸里投毒，不会扩散至附近居民家中，定故意杀人。

#### 【阻碍军人执行职务罪与阻碍执行军事职务罪】

问：法硕真题中考查过上述两个罪名，区别在哪里？

答：这两个罪名都是妨害公务罪的特别法条，最大的差异在主体，前者是一般主体，自然人使用暴力、威胁阻碍军人依法执行职务，后者是特殊主体，“军人”以暴力、威胁方法，阻挠军队指挥人员、值班人员、值勤人员执行职务的行为。