

客观题解题方法与典型试题讲解--刑法

法考刑法学科命题向来具有较强的实践性和逻辑思辨性,对知识点的考查往往比较灵活多变,这也给我们的备考造成了不小的挑战。常言道,知己知彼,方能百战不殆。只有了解历年真题的命题特点和规律,才能有针对性地进行思维训练,将平时所学的知识真正转化为实际的分数,达到事半功倍的效果。基础知识固然重要,但解题方法同样不容忽略。回顾多年法考辅导经历,每年都会有不少同学反馈,每节课知识点听得挺清楚,但一到考试,更多还是依靠朴素的法感情和常识经验,导致功夫没少下,成绩却往往并不理想。可以说,这种现象的背后,正是对刑法案例分析科学方法和逻辑思维的匮乏。因此,我特意整理了此份文档,相信一定能够对大家的备考有所裨益。

一、命题规律

1. **以实践为导向**。近年来,法考刑法学科的命题经常采取案例的形式,对知识点的考察日益深入。法考的题目很多都**改编自司法实践中真实发生的案件**,法考改革以后,这种题目所占比例大大增加了,实务化的色彩更加浓厚。如2016年法考刑法客观题结合“梁丽机场盗窃案”,考查了同学们对盗窃罪与侵占罪区分标准的掌握。再如2021年法考刑法客观题就结合当时引发广泛关注的“货拉拉”案,考查了同学们对因果关系中介入因素的判断。这也提醒同学们在准备法考时,一定要及时关注“两高”公布的典型案例、《刑事审判参考》指导案例、人民法院入库案例等。但需注意的是,不论是客观题还是主观题,命题人并非拿来就用,而是会**结合新规定对案例进行应试化改编**。因此,同学们对最新的司法解释内容也要保持密切关注。如2024年法考刑法客观题就考查了2023年6月1日施行的《关于办理性侵害未成年人刑事案件的意见》第17条第三款规定,即“对已满十二周岁不满十四周岁的被害人,从其身体发育状况、言谈举止、衣着特征、生活作息规律等观察可能是幼女,而实施奸淫等性侵害行为的,应当认定行为人“明知”对方是幼女。”

2. **以思辨为导向**。司法考试时期,刑法的命题方式较为直接,通过法条得出结论的“单向式”设计,得分也相对容易。但随着刑法学理论纵深的发展,命题人越来越注重在考试中对学术观点的考察。近年来,刑法考察越来越趋向于案例化,实操化。刑法学科的题目更加强调“**放射性**”“**周延性**”设计,愈加注重考生的解题思路与步骤,答案的结论与理论间的衔接,也即持不同的观点,对同一问题所做的答案并不相同。这是我国刑法学理论进步的体现,也是顺应法考改革的必然要求,但无形之中也加大了对考生的掌握要求。如2015年客观题刑法真题就考查了关于共同犯罪本质的不同理论学说。再如2024年法考客观题刑法真题就考查了理论上对具体事实认识错误中的打击错误的不同观点,即法定符合说与具体符合

说。

二、命题方式

法考客观题通常由以下三部分组成：**题干、指令句和选项**。审题时，**首先**要注意指令句，明确选对还是选非，所要选择的选项数量；**其次**要通过题干明确行为主体、犯罪行为、结果，尤其是要通过一些关键情节，推导出本题的具体考点；**最后**要注意选项中所给的重要提示，如涉及的罪名、罪数、未完成形态等。

目前刑法法考客观题主要有以下三种类型：

1. **“四拖一”**：每个选项都是一个小案例，通常案情比较简单，但涉及的知识面比较广泛，适宜专门考查刑法总论中的知识点。
2. **“一拖四”**：题干中给出一个完整的案例，各个选项是针对这一案例的分析，对大家的综合分析能力要求较高，适宜考查分论某些罪名的犯罪构成，在共同犯罪、犯罪形态等刑法总论的考察中也常会出现。
3. **“一合四”**：近年来，出现了题干只是给出部分案例，需要在选项中通过设问的方式来补充具体事实情节的题型设计，考查更加灵活深入，大家应当密切关注。

常见的关键情节提示：

- （1）题干出现多个人物的时候，要联想到共同犯罪的相关问题；
- （2）题干出现“未得逞”“被查获”“放弃”等关键词时，要联想到犯罪的未完成形态，尤其是犯罪中止和未遂的区分；
- （3）题干出现多个行为，最终只有一个危害结果的时候，要联想到因果关系的判断，尤其是介入因素的分析；
- （4）题干出现“误击中”“本欲”“误将”等关键词时，要联想到事实认识错误，尤其是具体事实认识错误中的对象错误和打击错误的区分；
- （5）题干出现行为人的具体年龄时，要联想到刑事责任年龄、共同犯罪的本质等知识点；
- （6）题干出现“抓捕”“抗拒抓捕”等关键词时，要联想到转化型抢劫这一知识点；
- （7）题干出现“欺骗”“谎称”“不知情”等关键词时，要联想到盗窃罪与诈骗罪的区分；
- （8）题干出现“国家工作人员”时，要联想到贪污罪、贿赂犯罪；出现“国家机关工作人员”时，要联想到渎职罪；
- （9）题干出现三方主体关系时，要联想到绑架罪、抢劫罪、三角诈骗等知识点；
- （10）题干出现多个行为时，要优先联想到罪数的区分；

三、命题特点

1. 条件叠加或变换，应先排除明显错误的选项

例 1：吴某被甲、乙合法追捕。吴某的枪中只有一发子弹，认识到开枪既可能打死甲也可能打死乙。设定吴某对甲、乙均有杀人故意，下列哪一分析是正确的？（2016-2-5）

A.如吴某一枪没有打中甲和乙，子弹从甲与乙的中间穿过，则对甲、乙均成立故意杀人罪未遂

B.如吴某一枪打中了甲，致甲死亡，则对甲成立故意杀人罪既遂，对乙成立故意杀人罪未遂，实行数罪并罚

C.如吴某一枪同时打中甲和乙，致甲死亡、乙重伤，则对甲成立故意杀人罪既遂，对乙仅成立故意伤害罪

D.如吴某一枪同时打中甲和乙，致甲、乙死亡，则对甲、乙均成立故意杀人罪既遂，实行数罪并罚

答案：A

2. 通过特殊关键词，隐瞒命题人的真实意图

例 2：甲将私家车借给无驾照的乙使用。乙夜间驾车与其叔丙出行，途中遇刘某过马路，不慎将其撞成重伤，车辆亦受损。丙下车查看情况，对乙谎称自己留下打电话叫救护车，让乙赶紧将车开走。乙离去后，丙将刘某藏匿在草丛中离开。刘某因错过抢救时机身亡。对此，下列选项正确的是：（2016-2-86）

A.乙交通肇事后逃逸致刘某死亡，构成交通肇事逃逸致人死亡

B.乙交通肇事且致使刘某死亡，构成交通肇事罪与过失致人死亡罪，数罪并罚

C.丙与乙都应对刘某的死亡负责，构成交通肇事罪的共同正犯

D.丙将刘某藏匿致使其错过抢救时机身亡，构成故意杀人罪

答案：D

例 3：下列哪一行为成立侵占罪？（2017-2-18）

A.张某欲向县长钱某行贿，委托甲代为将 5 万元贿赂款转交钱某。甲假意答应，拿到钱后据为己有

B.乙将自己的房屋出售给赵某，虽收取房款却未进行所有权转移登记，后又将房屋出售给李某

C.丙发现洪灾灾区的居民已全部转移，遂进入居民房屋，取走居民来不及带走的贵重财物

D.丁分期付款购买汽车，约定车款付清前汽车由丁使用，所有权归卖方。丁在车款付清

前将车另售他人

答案：D

例 4：甲冒充电器厂家工作人员意欲骗取王某家的电视，甲敲门后王某的保姆乙开门，甲误以为乙便是屋主，告知乙以旧换新，乙以为甲是和雇主王某商量好上门取电视，因此同意甲将价值 1 万元的电视搬走，甲顺利骗走彩电。关于甲的行为性质，下列哪一说法是正确的？（2019 年回忆版）

- A. 甲属于打击错误，按法定符合说成立诈骗罪既遂
- B. 甲未认识到是三角诈骗，成立诈骗罪未遂
- C. 甲属于因果关系错误，成立诈骗罪既遂
- D. 甲属于客体错误，成立诈骗罪未遂

答案：C

3. 改编自典型案例，误导考生依据记忆作出选择

例 5：关于因果关系，下列哪一说法是正确的？（2021 年回忆版）

- A. 甲系出租车司机，某晚未经乘客同意而抄近道，女乘客李某误以为甲欲行不轨而跳车，不幸死亡。甲的行为与李某死亡结果之间具有因果关系
- B. 乙放火意图烧毁张某房子，张某冲进房内试图救出妻子，未料火势猛涨，张某及妻子均被烧死。乙的放火行为与张某死亡结果之间没有因果关系
- C. 丙在医院门口捡到一婴儿，旋即发现婴儿有先天性疾病，遂将婴儿扔至垃圾箱旁，后婴儿被冻死。丙扔婴儿的行为与婴儿死亡结果之间不具有因果关系
- D. 丁在家中煮面，不料点燃了灶台旁的易燃物，丁心生恐惧，顾不上扑火夺门而出，后火势逐渐变大，致使邻居房屋被烧毁。丁的不扑火行为与火灾结果之间具有因果关系

答案：D

4. 巧妙设置前提，考查存在观点争议的知识点

例 6：严重精神病患者乙正在对多名儿童实施重大暴力侵害，甲明知乙是严重精神病患者，仍使用暴力制止了乙的侵害行为，虽然造成乙重伤，但保护了多名儿童的生命。

观点：

- ①正当防卫针对的“不法侵害”不以侵害者具有责任能力为前提
- ②正当防卫针对的“不法侵害”以侵害者具有责任能力为前提
- ③正当防卫针对的“不法侵害”不以防卫人是否明知侵害者具有责任能力为前提
- ④正当防卫针对的“不法侵害”以防卫人明知侵害者具有责任能力为前提

结论：

a.甲成立正当防卫

b.甲不成立正当防卫

就上述案情，观点与结论对应错误的是下列哪些选项？（2014-2-52）

A.观点①②与 a 结论对应；观点③④与 b 结论对应

B.观点①③与 a 结论对应；观点②④与 b 结论对应

C.观点②③与 a 结论对应；观点①④与 b 结论对应

D.观点①④与 a 结论对应；观点②③与 b 结论对应

答案：ACD

例 7：关于法条关系，下列哪一选项是正确的（不考虑数额）？（2016 年）

A. 即使认为盗窃与诈骗是对立关系，一行为针对同一具体对象（同一具体结果）也完全可能同时触犯盗窃罪与诈骗罪

B. 即使认为故意杀人与故意伤害是对立关系，故意杀人罪与故意伤害罪也存在法条竞合关系

C. 如认为法条竞合仅限于侵害一犯罪客体的情形，冒充警察骗取数额巨大的财物时，就会形成招摇撞骗罪与诈骗罪的法条竞合

D. 即便认为贪污罪和挪用公款罪是对立关系，若行为人使用公款赌博，在不能查明其是否具有归还公款的意思时，也能认定构成挪用公款罪

答案：D

例 8：乙购物后，将购物小票随手扔在超市门口。甲捡到小票，立即拦住乙说：“你怎么把我购买的东西拿走？”乙莫名其妙，甲便向乙出示小票，两人发生争执。适逢交警丙路过，乙请丙判断是非，丙让乙将商品还给甲，有口难辩的乙只好照办。关于本案的分析（不考虑数额），下列哪一选项是错误的？（2014-2-19）

A.如认为交警丙没有处分权限，则甲的行为不成立诈骗罪

B.如认为盗窃必须表现为秘密窃取，则甲的行为不成立盗窃罪

C.如认为抢夺必须表现为乘人不备公然夺取，则甲的行为不成立抢夺罪

D.甲虽未实施恐吓行为，但如乙心生恐惧而交出商品的，甲的行为构成敲诈勒索罪

答案：D

5. 故意设置误导性较强的关键词，深入考查对基础理论的灵活运用

例 9：某小区五楼刘某家的抽油烟机发生故障，王某与李某上门检测后，决定拆下搬回维修站修理。刘某同意。王某与李某搬运抽油烟机至四楼时，王某发现其中藏有一包金饰，遂暗自将之塞入衣兜。（事实一）王某与李某将抽油烟机搬走后，刘某想起自己此前曾将金

饰藏于其中，追赶前来，见王某神情可疑，便要其返还金饰。王某为洗清嫌疑，乘乱将金饰转交李某，李某心领神会，接过金饰藏于裤兜中。刘某确定王某身上没有金饰后，转身再找李某索要。李某突然一拳击倒刘某，致其倒地重伤。李某与王某随即逃走。（事实二）

关于事实二的分析，下列选项正确的是：（2017-2-87）

- A. 李某接过金饰，协助王某拒不返还他人财物，构成侵占罪的帮助犯
- B. 李某帮助王某转移犯罪所得的金饰，构成掩饰、隐瞒犯罪所得罪
- C. 李某为窝藏赃物将刘某打伤，属事后抢劫，构成抢劫（致人重伤）罪
- D. 王某利用李某打伤刘某的行为顺利逃走，也属事后抢劫，构成抢劫罪

答案：B

例 10：甲是 A 公司（国有房地产公司）领导，因私人事务欠蔡某 600 万元。蔡某让甲还钱，甲提议以 A 公司在售的商品房偿还债务，蔡某同意。甲遂将公司一套价值 600 万元的商品房过户给蔡某，并在公司财务账目上记下自己欠公司 600 万元。三个月后，甲将账作平，至案发时亦未归还欠款。（事实一）A 公司有工程项目招标。为让和自己关系好的私营公司老板程某中标，甲刻意安排另外两家公司与程某一起参与竞标。甲让这两家公司和程某分别制作工程预算和标书，但各方约定，若这两家公司中标，就将工程转包给程某。程某最终在 A 公司预算范围内以最优报价中标。为感谢甲，程某花 5000 元购买仿制古董赠与甲。甲以为是价值 20 万元的真品，欣然接受。（事实二）

关于事实二的分析，下列选项正确的是：（2016-2-90）

- A. 程某虽与其他公司串通参与投标，但不构成串通投标罪
- B. 甲安排程某与他人串通投标，构成串通投标罪的教唆犯
- C. 程某以行贿的意思向甲赠送仿制古董，构成行贿罪既遂
- D. 甲以受贿的意思收下程某的仿制古董，构成受贿罪既遂

答案：A

四、解题方法

1. 利用选项之间的逻辑关系快速解题

例 11：甲为杀乙，对乙下毒。甲见乙中毒后极度痛苦，顿生怜意，开车带乙前往医院。但因车速过快，车右侧撞上电线杆，坐在副驾驶位的乙被撞死。关于本案的分析，下列哪些选项是正确的？（2014-2-53）

- A. 如认为乙的死亡结果应归责于驾车行为，则甲的行为成立故意杀人中止
- B. 如认为乙的死亡结果应归责于投毒行为，则甲的行为成立故意杀人既遂
- C. 只要发生了构成要件的结果，无论如何都不可能成立中止犯，故甲不成立中止犯

D.只要行为人真挚地防止结果发生,即使未能防止犯罪结果发生的,也应认定为中止犯,故甲成立中止犯

答案: AB

例 12: 甲绑架了乙, 要求乙的妻子丙交钱赎人, 否则杀死乙。丙想起乙平日常常打骂自己, 遂决定借甲之手除掉乙, 故拒绝支付赎金。甲气急败坏, 将乙杀害。关于本案, 下列哪些说法是正确的? (2021 年回忆版)

- A.只有承认片面共同犯罪, 才能追究丙的刑事责任
- B.如不承认片面共同犯罪, 则丙只能构成故意杀人罪的间接正犯
- C.如承认承继的共同犯罪, 则丙成立“杀害被绑架人”的共同犯罪
- D.如承认片面共同犯罪, 则丙与甲在故意杀人罪范围内构成共同犯罪

答案: BD

例 13: 甲、乙、丙、丁四人预谋杀戊, 甲、乙用铁棒击打戊, 丙徒手殴打戊, 丁则拿着刀在一边助威呐喊, 最后造成戊死亡。尸检报告表明, 戊只有一处头部致命伤, 且是遭钝器所致。无法证明是甲、乙二人中谁具体导致了被害人死亡, 但肯定不是丙、丁的行为导致。关于本案, 下列哪些说法是正确的? (2018 年回忆版)

- A.丙、丁的行为肯定未导致被害人死亡, 故二者的行为成立故意杀人罪未遂
- B.甲、乙的行为导致了被害人死亡, 但由于无法查清是谁的行为导致了被害人死亡的结果, 故甲、乙二人均成立故意杀人罪未遂
- C.甲、乙、丙、丁均成立故意杀人罪既遂, 因为四人系故意杀人罪的共同犯罪
- D.认定四人成立故意杀人罪既遂与存疑有利于被告的原则并不矛盾

答案: CD

2. 善用排除法

例 14: 关于盗伐林木罪, 下列哪一选项是正确的? (2017-2-20)

- A.甲盗伐本村村民张某院落外面的零星树木, 如果盗伐数量较大, 构成盗伐林木罪
- B.乙在林区盗伐珍贵林木, 数量较大, 如同时触犯其他法条构成其他犯罪, 应数罪并罚
- C.丙将邻县国有林区的珍贵树木移植到自己承包的林地精心养护使之成活的, 不属于盗伐林木
- D.丁在林区偷扒数量不多的具有药用价值的树皮, 致使数量较大的林木枯死的, 构成盗伐林木罪

答案: D

3. 善用目的解释

例 15：下列哪些行为构成投放危险物质罪？（2017-2-57）

- A. 甲故意非法开启实验室装有放射性物质的容器，致使多名实验人员遭受辐射
- B. 乙投放毒害性、放射性、传染病病原体之外的其他有害物质，危害公共安全
- C. 丙欲制造社会恐慌气氛，将食品干燥剂粉末冒充炭疽杆菌，大量邮寄给他人
- D. 丁在食品中违法添加易使人形成瘾癖的罂粟壳粉末，食品在市场上极为畅销

答案：AB

例 16：下列哪一行为不成立使用假币罪（不考虑数额）？（2015-2-15）

- A. 用假币缴纳罚款
- B. 用假币兑换外币
- C. 在朋友结婚时，将假币塞进红包送给朋友
- D. 与网友见面时，显示假币以证明经济实力

答案：D

4. 善用逆向思维

例 17：乙女在路上被铁丝绊倒，受伤不能动，手中钱包（内有现金 5000 元）摔出七八米外。路过的甲捡起钱包时，乙大喊“我的钱包不要拿”，甲说“你不要喊，我拿给你”，乙信以为真没有再喊。甲捡起钱包后立即逃走。关于本案，下列哪一选项是正确的？（2016-2-18）

- A. 甲以其他方法抢劫他人财物，成立抢劫罪
- B. 甲以欺骗方法使乙信以为真，成立诈骗罪
- C. 甲将乙的遗忘物据为己有，成立侵占罪
- D. 只能在盗窃罪或者抢夺罪中，择一定性甲的行为

答案：D