

## 2017 年法律硕士(非法学)专业基础真题及答案

一、单项选择题：第 1-40 小题，每小题 1 分，共 40 分。下列每题给出的四个选项中，只有一个选项是符合题目要求的。

1.近年，我国司法机关展开“猎户行动”，追捕潜逃海外的犯罪嫌疑人回国接受刑事审判，此举是为了实现刑法的

A.规制机能 B.保障机能 C.保护机能 D.补偿机能

2.甲国公民乘坐乙国飞机飞越丙国领空时，殴打中国籍乘客刘某致其重伤，甲国公民对刘某的犯罪，适用我国刑法的依据是

A.属地管辖原则 B.保护管辖原则 C.属人管辖原则 D.普遍管辖原则

3.下列选项中，构成纯正不作为犯罪的是

A.甲将生活不能自理的母亲锁在家中，外出数天致母亲饿死

B.乙(纳税人)作假账，少缴纳税款数额巨大且占应纳税额的 20%

C.丙(司机)驾驶时，离开公交车驾驶岗位与乘客斗殴，造成交通事故

D.丁(医生)在飞机上目睹乘客心脏病突发未予施救，该乘客不治身亡

4. 甲基于杀人故意实施的下列行为，与乙的死亡之间具有刑法上因果关系的是

A.甲劝乙乘坐长途汽车去山区旅行，乙旅行时因汽车坠崖死亡

B.甲在家中“作法”诅咒与其有矛盾的乙，后乙突发疾病死亡

C.甲殴打乙致其轻伤，乙在去医院途中被高楼上坠落的花盆砸中死亡

D.甲持木棍对乙穷追不舍，乙迫不得已跳入冰冷的河中因痉挛而溺水死亡

5.甲想用水果刀伤害张三，却失手将张三旁的李四捅伤。这种情形在我国刑法中属于

A.因果关系错误 B.打击错误 C.行为性质错误 D.意外事件

6.甲约乙去偷笔记本电脑，乙不敢去偷，但答应负责找销路。甲得手后将盗得的 10 台电脑交给乙，乙找到经营电子产品的丙，丙觉得电脑的来路不明，就以 10000 元的价格收购了价值 45000 元的电脑。对此，下列说法正确的是

A.甲、乙的行为构成盗窃罪的共同犯罪

B.甲、乙、丙的行为构成盗窃罪的共同犯罪

- C.乙的行为构成盗窃罪和掩饰、隐瞒犯罪所得罪
- D.乙、丙的行为构成掩饰、隐瞒犯罪所得罪的共同犯罪

7.下列关于罚金的表述、符合我国刑法规定的是

- A.对未成年判处的罚金，不得由其监护人垫付
- B.是否处罚金，不应考虑犯罪人的经济条件
- C.应根据犯罪情节，决定处罚金的数额
- D.对累犯应当并处罚金

8.甲下夜班回家，目睹一男将一女强行拉进小巷，女子大叫：“放开我！”甲以为男子欲行不轨，遂冲上去，用砖头将男子打成轻伤。事后查明，该男女系夫妻关系事发时男子阻止女子回娘家。甲的行为成立

- A.事前防卫
- B.假想防卫
- C.正当防卫
- D.防卫过当

9.下列选项中，不属于“应当”附加剥夺政治权利的是

- A.危害公共安全的犯罪分子
- B.被判处无期徒刑的犯罪分子
- C.危害国家安全的犯罪分子
- D.被判处死刑的犯罪分子

10.甲因涉嫌抢劫被公安机关逮捕后。主动供述自己曾入户盗窃。甲供述盗窃的行为属于

- A.坦白
- B.一般自首
- C.立功
- D.特别自首

11.判决宣告前，一人犯数罪，分别被判处有期徒刑的，对于数个有期徒刑的，对于数个有期徒刑的并罚，应采用

A.吸收原则 B.简单相加原则 C.并科原则 D.限制加重原则

12.我国刑法第 266 条中规定“诈骗公私财务，数额较大的”。这种罪状是

A.叙明罪状 B.空白罪状 C.简单罪状 D.引证罪状

13.下列选项中，属于信用卡诈骗罪中冒用他人信用卡情形的是

A.盗窃他人信用卡并使用 B.使用作废的信用卡

C.使用伪造的信用卡 D.拾得他人信用卡并使用

14.下列选项中，应以强奸罪一罪追究刑事责任的是

A.甲利用业务关系，在女推销员半推半就的情况下与之发生性行为

B.乙在拐卖过程中，违背被拐卖妇女的意志与之发生性行为

C.丙宣传迷信，以“行为治疗法”蒙骗求医女性与之发生性行为

D.丁将男性同事灌醉，趁其熟睡与之发生同性性行为

15.甲为了报复素有矛盾的刘某，捏造刘某贪污的材料向检察机关举报，导致刘某被捕。甲的行为构成

A.诬告陷害罪

B.诽谤罪

C.报复陷害罪

D.伪证罪

16.下列选项中，应认定为故意伤害罪的是

A.抢劫未果却造成被害人轻伤的

B.强奸过程中造成被害人重伤的

C.刑讯逼供时造成犯罪嫌疑人伤残的

D.拐卖儿童过程中造成被拐卖儿童重伤的

17.下列选项中，在情节严重的情况下，应认定为妨害公务罪的是

- A.甲 3 次煽动他人在政府门前广场非法聚集
- B.乙为了解决医疗纠纷，带领多人封堵公立医院大门
- C.丙纠集多人打砸警车，阻止警察带走涉嫌诈骗的丈夫
- D.丁纠集多名亲友，在村口阻碍警察带走被收买的儿童

18.甲(建委主任)在与乙商议后，由乙出面收取现金 300 万元，甲为请他人办理建筑审批手续。乙的行为：

- A.构成受贿罪 B.构成利用影响力受贿罪 C.不构成犯罪 D.构成受贿罪和利用影响力受贿罪

根据以下案情，回答第 19,20 题

甲以自己为受益人给妻子购买了人身意外伤害险，后设计杀害了妻子，并以妻子意外死亡为由，申请并获得保险金 80 万元。

19.甲骗取保险金和杀害妻子的犯罪行为属于

- A.想像充分犯 B.连续犯 C.吸收犯 D.牵连犯

20.甲的行为应该认定为()

- A.合同诈骗罪一罪 B.保险诈骗罪和故意杀人罪 C.故意杀人罪一罪 D.保险诈骗罪一罪

21.下列事实中，能引起甲、乙之间民事法律关系的是

- A.甲向乙问路，乙因疏忽指错方向;
- B.甲赌博输给乙 2 万元并当场到付;
- C.甲、乙约定某日某日商谈“互联网+创意”合作合同;
- D.甲开车撞断乙公司输电线，造成损失 3000 元。

22.公司职员甲办理了某银行信用卡，在商场持卡消费 2 万余元，在向银行还款前，甲突患精神病。对此，下列说法正确的是

- A.甲与银行之间的合同、甲与商场之间的合同均有效;
- B.甲与银行之间的合同、甲与商场之间的合同均无效;
- C.甲与银行之间的合同有效、甲与商场之间的合同无效;
- D.甲与银行之间的合同无效、甲与商场之间的合同有效。

23.甲、乙未婚同居。乙谎称怀孕。迫使甲承诺：甲付给乙“结婚保证金”50万元，如半年内不与乙结婚不得要求返还。甲、乙之间的约定

- A.因甲受胁迫可撤销;
- B.因甲受欺诈可撤销;
- C.因违反公序良俗原则而无效;
- D.因违反法律的强制性规定而无效。

24.根据我国合同法，下列当事人中，有权随时解除合同的是

- A.委托人
- B.承揽人
- C.出租人
- D.赠与人

25.甲委托乙以乙的名义为甲购买一辆汽车。乙与丙签订购车合同后，由于甲的原因不能依约向丙支付购车款，乙遂向丙披露了委托人甲。对此。下列说法正确的是

- A.丙只能请求甲支付购车款。
- B.丙只能请求乙支付购车款
- C.丙可以在甲，乙中择一请求支付购车款
- D.丙请求甲支付购车款遭拒后，可请求乙支付

26.甲将一批货物存放在乙的仓库，之后丙甲拖欠其 15 万元货款，强行将该批货物拉走抵债。对此，下列说法正确的是

- A.丙的行为属于自助行为
- B.丙的行为属于行使留置权
- C.乙请求丙返还货物的权利存续期间为 1 年
- D.甲请求丙返还货物的权利存续期间为 2 年

27.甲遗失一条项链，被乙拾得。丙从乙处偷走项链，以 13 元的价格卖给不知情的丁并支付。现该项链的所有权人是

- A.甲
- B.乙
- C.丙
- D.丁

28.甲为担保对乙的债务，于2015年3月1日与乙签订质押合同，承诺将自己的越野车质押给乙。同年4月1日甲交付越野车，但未将随车工具箱交付给乙。对此，下列说法正确的是

- A.乙与3月1日取得质权
- B.乙对随车工具箱享有质权
- C.质押合同于3月1日生效
- D.质押合同于4月1日生效

29.甲、乙、丙、丁共同出资购买一辆挖掘机，出资比例分别为55%、30%、20%、5%。对该挖掘机的转让

- A.甲一人即可决定
- B.甲、乙二人同意即可
- C.经任意三人同意即可
- D.必须经四人一致同意

30.甲经政府主管部门批准，在其宅基地上盖了一栋楼房，未办理房屋登记手续。3年后甲死亡，其唯一的继承人乙将房屋卖给同村的丙，并交付丙占有使用。现该房屋的所有权是()

- A.国家
- B.甲所在村集体
- C.乙
- D.丙

31.甲、乙约定：甲赠予乙紫砂壶一把，该合同在乙结婚时生效，该合同属于

- A.附确定期限的合同
- B.附不确定期限的合同
- C.附延缓条件的合同
- D.附接触条件的合同

32.甲公司于4月24日通知乙公司急需货物10吨，乙公司遂于4月25日按双方之间的交易案例发货。4月26日甲公司又通知乙公司不需要该批货物。对此，下列说法正确的是

- A.乙公司的发货行为构成要约
- B.甲公司4月24日的通知构成要约邀请

C.甲公司 4 月 26 日的通知构成要约的撤销

D.甲公司，乙公司之间的合同于 4 月 25 日成立

33.甲将房屋出租给乙，租期 5 年。半年后，甲通知乙欲出售该房屋，20 天内乙未表态，甲遂将该房屋卖给丙，并办理了过户登记，乙有权

A.主张甲、丙之间的买卖合同无效 B.要求甲承担违约责任

C.主张租赁合同对丙继续有效 D.主张优先购买权

34.甲谎称是乙公司的代理人，以乙公司的名义与丙公司签订合同。甲侵权了乙公司的

A.姓名权 B. 商标权 C. 名誉权 D. 名称权

35.甲驾车正常行驶，乙酒后驾车闯红灯，两车相撞，致甲的车撞伤正在执勤的交警丙。丙的损害应由

A.甲承担全部责任 B. 乙承担全部责任

C. 甲，乙承担连带责任 D. 甲承担次要责任，乙承担主要责任

36. 甲工厂、乙工厂分别位于某河流的上游和中游。两工厂单独排放的废水均不会造成损害，但废水汇集后导致下游丙的鱼塘的鱼大量死亡。对于丙的损失

A.甲、乙均不承担责任 B. 甲、乙承担按份责任

C.甲、乙承担连带责任 D. 甲、乙、丙三方分担

37. 根据我国收养法，下列情形，收养关系可以成立的是

A.甲(男，28 周岁，未婚)收养 2 周岁的孤儿

B.乙(女，50 周岁，离异)收养自己 15 周岁的亲侄子

C.丙(女，60 周岁，丧偶)收养自己 19 周岁的继女

D.丁(女，45 周岁，有配偶)单独收养自己 5 周岁的外甥

38. 甲(18 周岁)伪造身份信息与乙(23 周岁)登记结婚。有权以甲未达到法定婚龄为由申请宣告婚姻无效的利害关系人是

A.甲的近亲属 B. 乙的近亲属 C. 甲住所地的基层组织 D. 乙住所地的基层组织

根据以下案情，回答第 39、40 小题。

甲村为了灌溉 A 地，与乙村签订书面合同，约定：甲村每年支付乙村 4000 元，在乙村的水库取水 10000 立方米；期限 20 年。合同签订后，双方办理了权利登记。一年后，甲村将 A 地发包给丙。后丙将部分承包地转包给丁。

39.甲村与乙村设定的有关取水的权利属于

- A.地役权
- B.相邻权
- C.租赁权
- D.土地承包经营权

40.在丙将部分承包地转包给丁后，关于取水的权利表述正确的是

- A.只有丙有权取水
- B.只有丁有权取水
- C.丙、丁均有权取水
- D.丙、丁均无权取水

二、多项选择题：第 41-50 小题，每小题 2 分，共 20 分。下列每题给出的四个选项中，至少有两个选项是符合题目要求的。多选、少选或者错选均不得分。

41.下列选项中，属于刑法立法解释的有

- A.全国人大常委会《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》
- B.全国人大常委会《关于〈中华人民共和国刑法〉有关信用卡规定的解释》
- C.全国人大常委会法制工作委员会刑法室《关于挪用资金罪有关问题的答复》
- D.全国人大常委会《关于〈中华人民共和国刑法〉第二百六十六条的解释》

42.下列选项中，属于量刑制度的有

- A.累犯
- B.缓刑
- C.自首
- D.假释



43.下列情形中。可以成立单位犯罪的有

- A.甲设立公司，主要从事为他人虚开增值税专用发票活动以牟利
- B.乙与公司股东商议后，以公司名义走私香烟，所得收益归公司所有
- C.丙为使其公司承建工程，向国有投资公司主管人员支付巨额回扣
- D.丁以公司名义吸收公众存款，并将违法所得用来购买豪华别墅

44.下列选项中。构成非法拘禁罪的有

- A.甲(警察)因私怨与刘某发生口角，用手铐将刘某拷在警车内
- B.乙为索取合法债务。非法扣押债务人涂某的妻子
- C.丙为了索要劳务报酬，偷走龙某出生不久的儿子
- D.丁为了追索高利贷，扣留债务人钱某

45.下列选项中，应认定为诈骗罪的有

- A.甲伪造名画，冒充真迹卖给他人
- B.乙设立赌博网站，招揽小学生参与赌博
- C.丙用冰糖冒充冰毒卖给他人，获利 4000 元
- D.丁用短信将邻居家从家中骗出，趁机进入邻居家拿走 1 万元现金

46.甲被依法宣告失踪，乙为甲的财产代管人。下列选项中，由乙从甲的财产中支付的有

- A.甲所欠税款
- B.甲所欠债务
- C.甲应该支付的赡养费
- D.乙代管财产的管理费

47.某服装公司员工实施的下列行为中，该公司不予认可但仍应承担民事法律后果的有

- A.超越代表权限与不知情的 L 公司订立买卖合同
- B.超越公司经营范围与不知情的 M 公司订立买卖合同
- C.伪造公司印章与不知情的 P 公司订立买卖合同
- D.以自己的名义将公司的电脑转让给不知情的 Q 公司

48.甲、乙系夫妻，有一子丙。丙与丁结婚，生有一女戊。2008 年丙去世，丁与庚再婚，二人一起照顾甲、乙的生活起居。2015 年 5 月甲去世，对甲遗产的继承，第一顺序继承人

A.乙 B.丁 C.戊 D.庚

49.小明在父母离异后跟随母亲生活。某日午休时，小明在幼儿园与小朋友小刚打闹，幼儿园老师余某因外出接电话而未能发现和制止，小明将小刚的头打伤，对于小刚的损害，不应承担责任的有

A.小明的母亲 B.幼儿园 C.小明的父亲 D.余某

50.下列民事权益中，受我国侵权责任法保护的有()

A.婚姻自由权 B.担保物权 C.股权 D.商业秘密

三、简答题：第 51-54 小题，每小题 6 分，共 24 分。

51.简述假释的法律后果

52.简述危害公共安全罪的共同特征

53.简述侵权责任的承担方式

54.简述表见代理的构成条件

四、辨析题：第 55-56 小题，每小题 8 分，共 16 分。要求对命题进行判断并着重阐明理由。

55.辨析“任何人不应为他人的犯罪行为承担刑事责任”。(8 分)

56.辨析“在我国，商标未经注册不受法律保护”。(8 分)

五、法条分析题：第 57-58 小题，每小题 10 分，共 20 分。要求符合立法原意和刑法/民法理论。

57.《中华人民共和国刑法》第 133 条规定：

“违反交通运输管理法规，因而发生重大事故，致人重伤、死亡或者使公私财产遭受重大损失的。处三年以下有期徒刑或者拘役；交通运输肇事后逃逸或者有其他特别恶劣情节的，处三年以上七年以下有期徒刑；因逃逸致人死亡的，处七年以上有期徒刑。”

请分析：

(1)本条中的“交通运输肇事后逃逸”如何理解？

(2)本条中的“因逃逸致人死亡”如何理解？

58.《中华人民共和国民法通则》93 条规定：

“没有法定的或者约定的义务，为避免他人利益受损失进行管理或者服务的，有权要求受益人偿付由此而支付的必要费用。”

请分析：

(1)本条规定的是何种原因产生的债？

(2)本条规定的债的发生原因有哪些构成要件？

(3)本条中的“必要费用”包括哪些？

六、案例分析题：第 59-60 小题，每小题 15 分，共 30 分。

59.某县扶贫办副主任甲，利用职务将一项造价 20 万的扶贫工程定价 40 万，对外招标。甲冒用 A 公司的营业执照，安全许可证等证明材料，参与该项目招标，又通过职权运作使“A 公司”中标。之后，甲以“A 公司”的名义将工程交给村民乙承建，并在工程完工验收后，利用职权将 40 万工程款存到自己的银行账户，再向乙支付了 20 万元。

此后，乙承建并完成该县另一项扶贫工程。但因工程迟迟得不到验收，乙无法得到 50 万的工程余款。乙找到负责验收的甲，甲要乙“意思一下”。乙遂送 3 万元现金给甲。甲随即对该项目予以验收，乙顺利拿到工程余款。

乙的朋友丙得知乙送钱给甲的事情后，打电话给甲，要甲给其“保密费”10 万元，否则向检察院举报。甲担心事情闹大，不得已给了丙 10 万元。

请根据上述材料，回答下列问题并说明理由：

(1) 甲的行为构成何罪？

(2) 乙的行为是否构成行贿罪？

(3) 丙的行为构成何罪？

60.甲因出国工作，将自己的宠物犬寄养在朋友乙家。2015 年 5 月 2 日，乙擅自决定将该犬卖给同事丙，乙，丙二人约定，宠物犬价格为 5 万元，2015 年 8 月 30 日双方同时交付。

丙为按时向乙付款，于 2015 年 8 月 20 日向丁借款 3 万元，以自己的一辆汽车抵押，双方签订了书面抵押合同但未办理抵押登记。2015 年 8 月 23 日，甲提前回国，从乙处取回宠物犬。2015 年 8 月 31 日，丙以乙不能履行行为为由通知乙解除合同。

请根据上述材料，回答下列问题并说明理由：

(1)乙，丙之间的买卖合同效力如何？

(2)乙对丙的汽车是否享有抵押权？

(3)丙是否有权解除与乙之间的买卖合同?

参考答案:

1-5: ABBDB                    5-10: ACBAD

11-15: DCDCA                15-20: CCADB

21-25: DACAC                26-30: CACBC

31-35: CBCDD                36-40: BCAAC

41. 【答案】BCD

42. 【答案】ABC

43. 【答案】BC

44. 【答案】ABCD

45. 【答案】AC

46. 【答案】ABCD

47. 【答案】ABCD

48. 【答案】ACD

49. 【答案】CD

50. 【答案】ABCD

51. 根据刑法典第 85 条、第 86 条的规定, 假释的后果有以下四种:

第一, 被假释的犯罪分子, 在假释考验期内没有出现刑法第 86 条规定的情形, 即没有再犯新罪或者发现漏罪, 或者没有违反法律、行政法规或者国务院公安部门有关假释的监督管理规定的行为, 假释考验期满, 就认为原判刑罚已经执行完毕。

第二, 被假释的犯罪人在假释考验期限内犯新罪的, 应当撤销假释, 按照刑法典第 71 条规定的"先减后并"方法实行并罚。在假释考验期限内, 发现被假释的犯罪人在判决宣告以前还有其他罪没有判决的, 应当撤销假释, 按照刑法典第 70 条所规定的"先并后减"方法实行并罚。

第三, 被假释的犯罪分子, 在假释考验期限内, 有违反法律、行政法规或者国务院公安部门有关假释的监督管理规定的行为, 尚未构成新的犯罪的, 应当依照法定程序撤销假释, 收监执行未执行完毕的刑罚。

第四，对被假释的犯罪分子，如果在假释考验期满以后，才发现其在假释考验期限内又犯新罪，只要没有超过追诉时效期限的，也应当依照刑法第 86 条的有关

规定，撤销假释，把前罪没有执行的刑罚和后罪所判处的刑罚，按照刑法第 69 条的规定，决定执行的刑罚。

第五，犯罪分子被假释后，原判附加刑的，附加刑仍须继续执行。原判有附加剥夺政治权利的，附加剥夺政治权利的刑期从假释之日起计算。

52. 危害公共安全罪是指故意或者过失地实施危害不特定或多数人的生命、健康或者重大公私财产安全的行为。危害公共安全罪的共同特征是：

第一，客体

(1)公共安全：对不特定人或多数人的生命、健康或重大财产的危险

(2)对不特定的理解：①是指危害行为可能侵害的对象和可能造成的结果实际无法确定，行为人对此既无法具体预料也难以实际控制，行为的危险或行为造成的危害结果可能随时扩大或增加；②行为人的行为如明确指向特定的人身或财产，而事实上危及了不特定人或财产的安全，亦属危害公共安全；③如果行为人采用危险方法实施犯罪，其可能造成的破坏被有意识的限制在不危害公共安全的范围内，客观上也没有发生危害公共安全的结果，则不属于危害公共安全。

第二，客观方面

(1)实施了危害不特定人或多数人的生命、健康或重大公私财产安全的行为，已经造成严重后果，或者足以造成严重后果的行为。危害公共安全的行为可以是作为的方式实施，也可以不作为的方式实施。

(2)从行为的表现形式上看有：以危险方法危害公共安全；破坏公用工具、设施危害公共安全；实施恐怖、危险活动危害公共安全；违反枪支、弹药管理规定危害公共安全；造成重大责任事故危害公共安全。

(3)本罪包含有危险犯、实害犯、结果犯、行为犯

第三，犯罪主体

既有一般主体又有特殊主体。大多数犯罪由一般主体构成，少数犯罪要求由从事特定业务或具有特定职务的人员构成。有些罪可以由单位构成，或者只能由单位构成。根据《刑法》第 17 条的规定，已满 14 周岁不满 16 周岁的人，对防火、爆炸、投放危险物质罪，应当负刑事责任

第四，犯罪主观方面 既有故意又有过失。

53. 答：表见代理是指行为人虽没有代理权，但第三人在客观上有理由相信其有代理权而与其实施法律行为，该法律行为的后果由本人承担的代理。构成表见代理须具备以下条件：

- 1.代理人无代理权。
- 2.该无权代理人有被授予代理权的外表或假象。
- 3.相对人有正当理由相信该无权代理人有代理权。
- 4.相对人基于信任而与该无权代理人成立法律行为。

54.答：侵权责任的承担方式主要有以下几种：

#### 一、赔偿损失

财产损失赔偿，指侵权人承担的以支付一定数额的金钱救济被侵权人财产上损失的一种侵权责任方式。财产损害赔偿包括侵害财产权益造成的财产损失赔偿和侵害人身权益造成的财产损失赔偿。

2.人身损害赔偿。人身损害赔偿，是指侵权人承担的以支付一定数额的金钱救济生命、身体和健康权受到侵害的被侵权人或其近亲属。

3.精神损害赔偿。自然人在人身权或者某些财产权受到不法侵害，致使其人身权益或者财产利益受到损害并遭受精神痛苦时，受害人本人、本人死亡后其近亲属有权要求侵权人给予损害赔偿的民事法律制度。

二、其他侵权责任承担方式主要有：停止侵害;排除妨碍;消除危险;返还财产;恢复原状;赔礼道歉;消除影响、恢复名誉 以上承担侵权责任的方式，可以单独适用，也可以合并适用。

#### 四、辨析题

55.

(1)这种说法是错误的

(2)罪责自负是指刑事责任的承担者只能是行为人本人而不能株连无辜。根据罪责自负原则，行为人只为自己的罪行承担相应的刑事责任。

(3)但是要注意：共同犯罪中，实行"部分行为，全部责任"原则。具体包括：

《刑法》第二十六条第三款规定：对组织、领导犯罪集团的首要分子，按照集团所犯的全部罪行处罚。对于首要分子以外的主犯，应当按照其所参与的或者组织、指挥的全部罪行处罚。此款既是对"任何人不应为他人的犯罪行为承担刑事责任"这句话的否定。

56.答：本说法是不完全正确的。正确的一面表现在："商标不经注册不受保护"：根据《商标法》要想取得商标专用权，必须进行商标注册。商标注册申请人包括自然人、法人和其他组织。经商标局核定注册的商标为注册商标，商标注册人享有商标专用权，受法律保护。不正确的一面表现在：1.商标经过注册，但是不受法律保护：根据《商标法》第44条的规定，已经注

册的商标违反商标法第10条、第11条、第12条规定的，或者是以欺骗手段或者其他不正当手段取得注册的，由商标局宣告该注册商标无效;其他单位或者个人可以请求商标评

审委员会宣告该注册商标无效。 2.商标未在中国注册，但是受到法律的保护。驰名商标，是指在中国境内为相关公众广为知晓的商标。驰名商标可以是注册商标，也可以是未注册商标。根据《商标法》的规定，就相同或者类似商品申请注册的商标是复制、摹仿或者翻译他人未在中国注册的驰名商标，容易导致混淆的，不予注册并禁止使用。综上所述，本说法是不完全正确的。

## 五、法条分析题

57.

(1)交通肇事逃逸就是行为人在交通运输肇事后，为逃避法律追究而逃跑的行为。逃逸是指为逃避法律责任追究而逃跑的行为，如果行为人在交通肇事后逃逸的，一般只能作为交通肇事罪的从重处罚情节，按交通肇事罪一罪从重处罚。应在3年以上7年以下有期徒刑的幅度内处罚(情节加重犯)。

(2)"因逃逸致人死亡"是指行为人在交通肇事后为逃避法律追究而逃跑，致使被害人因得不到救助而死亡的情形，即"消极逃逸"。此时直接以交通肇事罪一罪论处，死亡结果应当作为本罪的加重处罚情节，应在7年以上有期徒刑的幅度内处罚。这种结果加重犯的成立应同时具备两个条件：

第一，"因逃逸致人死亡"的客观方面表现为"因逃逸"致本次事故被害人死亡：

①有肇事后逃逸行为；

②出现被害人死亡的结果；

③被害人死亡结果与肇事人的逃逸行为之间存在因果关系。也即死亡结果是因为逃逸不求助而导致。

第二，主观方面为过失，即是指行为人发生重大事故以后，因惊慌、害怕等原因置被害人于不顾，逃离现场，使其未得到及时救助而死亡。如果行为人在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或者遗弃，致使被害人无法得到救助而死亡或者严重残疾的，应当分别以故意杀人罪或者故意伤害罪定罪处罚。区别要点：交通肇事罪(逃逸致人死亡)仅有消极的不救助行为；而故意杀人或伤害罪行为。(1)有积极行为，将被害人"带离"事故现场后①隐藏或者②遗弃；(2)致使被害人无法得到救助，因为遗弃、隐藏，使被害人处于孤立无援的境地。注意，对这种情形在不能证实具有直接故意的情况下，如果事实上没有发生"死亡或残疾"结果的，不应按照故意杀人罪、故意伤害罪的未遂罪处罚。

58.答：(1)本法条是由于无因管理而形成的债。无因管理是指没有法定的或者约定的义务，为避免他人利益受损失而进行管理或者服务的行为。

(2)无因管理的构成要件包括：

1.管理他人事务。

2.有为他人谋利益的意思。

### 3.无法律上的义务。

(3)"必要费用":包括管理人在管理或服务活动中直接支出的费用,以及在该活动中受到的实际损失。该必要费用,一般以本人所受利益范围为限。管理人为本人利益而以管理人的名义负担的债务,有权要求本人直接向债权人清偿。

## 六、案例分析题

59.

(1)甲的行为构成贪污罪。国家工作人员利用职务上的便利,侵吞、窃取、骗取或者以其他手段非法占有公共财物的,是贪污罪。在本案例中,甲利用自己扶贫办副主任的植物便利,用冒用他人公司的名义非法招标竞标,恶意侵吞政府财务 20 万元,构成贪污罪。

(2)乙的行为不构成行贿罪。为谋取不正当利益,给予国家工作人员以财物的,是行贿罪。在经往来中,违反国家规定,给予国家工作人员以财物,数额较大的,或者违反国家规定,给予国家工作人员以各种名义的回扣、手续费的,以行贿论处。因被勒索给予国家工作人员以财物,没有获得不正当利益的,不是行贿。乙受甲的要求意思 3 万元是为了要回自己的工程款,并非是为了追求非法利益,因此不构成行贿罪。

(3)丙的行为构成敲诈勒索罪。敲诈勒索罪是指以非法占有为目的,对被害人使用威胁或要挟的方法,强行索要公私财物的行为。威胁,是指以恶害相通告迫使被害人处分财产,即如果不按照行为人的要求处分财产,就会在将来的某个时间遭受恶害。威胁内容的种类没有限制,包括对被害人及其亲属的生命、身体自由、名誉等进行威胁,威胁行为只要足以使他人产生恐惧心理即可,不要求现实上使被害人产生了恐惧心理。威胁的内容是将由行为人自己实现,还是将由他人实现在所不问,威胁内容的实现也不要求自身是违法的。本案例中,行为人丙知道甲的犯罪事实,向司法机关告发是合法的,但丙以向司法机关告发进行威胁索取财物的,成立敲诈勒索罪。

60.

(1)有效。根据《合同法》相关规定,无权处分的买卖合同属于有效的合同。

本案中,甲只是将宠物交给乙保管,而乙是无权处分的,所以合同效力有效。

(2)有效。根据《物权法》相关规定,动产抵押,合同生效抵押权设立,不经登记不能对抗善意第三人。本案中所以没有办理登记,但是车属于动产,只需要签订书面的抵押合同即可产生抵押权,所以抵押权有效。

(3)无权。根据《合同法》的相关规定,合同解除的方式包括法定解除和约定解除。《合同法》第 94 条规定:"有下列情形之一的,当事人可以解除合同:(一)因不可抗力致使不能实现合同目的;(二)在履行期限届满之前,当事人一方明确表示或者以自己的行为表明不履行主要债务;(三)当事人一方迟延履行主要债务,经催告后在合理期限内仍未履行;(四)当事人一方迟延履行债务或者其他违约行为致使不能实现合同目的;(五)法律规定的其他情形。"本案中,不具有法定解除的条件。