

2010 年全国硕士研究生入学统一考试法律硕士(法学)专业学位联考专业基础课试题

刑法学

一、单项选择题(1—10 小题, 每小题 1 分, 共 10 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。请在答题卡上将所选项的字母涂黑)

1. 下列选项中, 根据属人管辖原则应当适用我国刑法的是()。

- A. 中国公民甲在行驶于公海的中国船舶上失手致另一中国公民落水身亡的
- B. 外国公民乙在行驶于公海的中国船舶中向中国船员兜售毒品的
- C. 外国公民丙在其本国境内实施爆炸致两名中国公民身亡的
- D. 中国公民丁被某国有公司派往国外工作, 因严重失职给国家利益造成重大损失的

2. 最高人民法院 1998 年《关于审理非法出版物刑事案件具体应用法律若干问题的解释》中规定, 以营利为目的实施侵犯著作权行为, 个人违法所得数额在 5 万元以上的, 构成犯罪。

2004 年 12 月 22 日施行的最高人民法院和最高人民检察院《关于办理侵犯知识产权刑事案件具体应用法律若干问题的解释》中规定, 以营利为目的侵犯著作权违法所得数额在 3 万元以上的, 构成侵犯著作权罪。对这两个司法解释的适用, 正确的是()。

- A. 2004 年 12 月 22 日以后审理侵犯著作权刑事案件, 一律适用 2004 年司法解释
- B. 司法机关可以根据打击相关犯罪的需要, 择一适用
- C. 上述司法解释都只有参考价值, 司法机关可以不受其约束
- D. 上述 2004 年司法解释关于侵犯著作权犯罪的规定, 不溯及既往

3. 甲(17 周岁)因盗窃他人价值 3 万元财物被起诉, 经审理查明, 甲在 15 周岁时还曾盗窃他人财物, 数额达到 5 万元。对甲的行为应()。

- A. 按盗窃 8 万元从轻或减轻处罚
- B. 按盗窃 3 万元从轻或减轻处罚
- C. 按盗窃 8 万元减轻或免除处罚
- D. 按盗窃 3 万元减轻或免除处罚

4. 甲因家庭纠纷杀死了自己的父亲。甲所犯之罪()。

- A. 是纯正身份犯 B. 是不纯正身份犯 C. 不属于身份犯 D. 属于亲告罪

5. 精神病人在不能辨认或者不能控制自己行为的时候造成严重危害结果的, 对其应()。

- A. 认为构成犯罪, 但不予刑事处罚

B. 不予刑事处罚，也不认为构成犯罪

C. 认为构成犯罪，由政府予以强制治疗

D. 认为构成犯罪，但不追究刑事责任

6. 罪过是指()。

A. 犯罪的故意

B. 犯罪的过失

C. 犯罪的故意、过失

D. 犯罪的故意、过失、目的和动机

7. 刑法第 24 条第 2 款规定：“对于中止犯，没有造成损害的，应当免除处罚；造成损害的，应当减轻处罚。”对该条款的理解，正确的是()。

A. “没有造成损害的”犯罪中止，不构成犯罪

B. “应当免除处罚”是指不追究刑事责任

C. “造成损害”是指造成犯罪既遂结果以外的损害

D. “应当减轻处罚”是指应当在所触犯罪名的最低刑以下判处刑罚

8. 甲避开海关从境外偷运一批淫秽光盘到境内无偿散发。甲的行为应定为()。

A. 走私淫秽物品罪 B. 传播淫秽物品罪 C. 传播淫秽物品牟利罪 D. 侵犯著作权罪

9. 现役军人甲盗窃所在部队军用子弹 100 发，藏在家中。其行为应()。

A. 以盗窃武器装备罪定罪处罚

B. 以盗窃弹药罪定罪处罚

C. 以盗窃弹药罪和非法持有弹药罪数罪并罚

D. 以盗窃弹药罪和私藏弹药罪数罪并罚

10. 甲得知乙在贩卖毒品，于是冒充缉毒警察，用手铐将乙铐在水管上，拿走毒品。之后，甲将这批毒品贩卖出去。甲的行为应()。

A. 以抢劫罪定罪处罚

B. 以招摇撞骗罪和贩卖毒品罪数罪并罚

C. 以贩卖毒品罪定罪处罚

D. 以抢劫罪和贩卖毒品罪数罪并罚

二、多项选择题(11—15 小题，每小题 2 分，共 10 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。请在答题卡上将所选项的字母涂黑。多选、少选或错选均不得分)

11. 下列法律法规中，属于我国刑法渊源的有()。

- A. 《中华人民共和国刑法》
- B. 《关于惩治骗购外汇、逃汇和非法买卖外汇犯罪的决定》
- C. 票据法中关于票据诈骗的刑事责任的规定
- D. 国务院行政法规中关于“构成犯罪的，依法追究刑事责任”的规定

12. 下列犯罪中，不可能存在犯罪未完成形态的有()。

- A. 疏忽大意的过失犯罪
- B. 过于自信的过失犯罪
- C. 直接故意犯罪
- D. 间接故意犯罪

13. 如果行为人与他人有共同犯罪故意，且在共同故意支配下实施了共同犯罪行为()。

- A. 均应适用刑法总则关于共同犯罪的规定
- B. 可能不适用刑法总则关于共同犯罪的规定
- C. 均应按同一罪名追究刑事责任
- D. 可能不按同一罪名追究刑事责任

14. 下列情形中，行为人被追究了刑事责任的有()。

- A. 甲被判犯盗窃罪，处 5 年有期徒刑
- B. 乙被判犯侵犯通信自由罪，责令赔礼道歉
- C. 丙被判犯重婚罪，免于刑事处罚
- D. 丁被判犯诈骗罪，责令具结悔过

15. 下列情形中，应认定为自首的有()。

- A. 犯罪分子没有自动投案，但如实交办案机关未掌握的罪行，与办案机关已掌握的罪行属不同种罪行的
- B. 犯罪分子没有自动投案，办案机关所掌握线索针对的犯罪事实不成立，在此范围外犯罪分子交代同种罪行的

C.单位犯罪案件中，单位集体决定或单位负责人决定自动投案，如实交代单位犯罪事实的

D.单位直接负责的主管人员自动投案，如实交代单位犯罪事实的

三、简答题(16—17 小题，每小题 10 分。共 20 分。请将答案写在答题纸指定位置上)

16.简述结果加重犯的概念和构成特征。

17.简述交通肇事罪的概念和构成要件。

四、论述题(18 小题，15 分。要求观点明确。请将答案写在答题纸指定位置上)

18.试论共同犯罪中主犯的认定。

五、案例分析题(19 小题，20 分。请将答案写在答题纸指定位置上)19.甲系某国有公司总经理。乙见甲掌管巨额资金，就主动接近甲，并送给甲 5 万元，以做生意需要资金为由，恳请甲出借公款，保证半年内归还。甲与乙商定由乙与甲所在的公司签订一份产品购销合同，甲以支付合同预付款名义将公司 200 万元资金借给乙。乙得到巨款以后，随即用这笔资金贩卖毒品。

出借公款 2 个月后，审计部门对该公司财务进行审计。甲见事情即将败露，于是向审计组交代了上述事实，并提供线索协助司法机关将乙捉拿归案。乙归案后，在侦查机关讯问其资金去向时，交代了送钱给甲和司法机关并不知道贩卖毒品的事实。阅读上述材料后，根据相关刑法理论知识和我国刑法规定分析：

(1)甲的行为的性质及其处罚。

(2)乙的行为的性质及其处罚。

民法学

六、单项选择题(20_29 小题，每小题 1 分，共 10 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。请在答题卡上将所选项的字母涂黑)

20.下列行为中，属于民事法律行为的是()。

A.通知 B.追认

C.要约 D.催告

21.甲离开自己的住所下落不明已满 6 年。根据法律规定，其配偶()。

A.只能申请宣告甲失踪

B.只能申请宣告甲死亡

C.只能先申请宣告甲失踪，再申请宣告甲死亡

D.既可以申请宣告甲失踪，也可以申请宣告甲死亡

22.甲无票乘坐公交车被发现，司乘人员将其控制在车内至终点站，令甲在调度室反省 4 小时。司乘人员的此种行为属于()。

- A.侵权行为
- B.自助行为
- C.正当防卫
- D.紧急避险

23.某6岁女童的父母因意外双双遇难。根据收养法规定,下列有抚养能力的人中,有资格收养该女童的是()。

- A.甲,女,29周岁,未婚,无子女
- B.乙,男,45周岁,离婚,无子女
- C.丙,女,38周岁,丧偶,无子女

D.丁,女,46周岁,已婚,有一子已成年 24.下列选项中,属于孳息的是()。

- A.树上的果实
- B.银行存款的利息
- C.未收割的庄稼
- D.太阳能发电产生的电力

25.某单位职工餐厅购买若干正版音乐光盘后,将光盘中的作品作为背景音乐播放。该餐厅的行为属于()。

- A.侵害著作权的行为
- B.著作权的合理使用
- C.著作权的法定许可使用
- D.著作权的强制许可使用

26.甲公司在报纸上发布广告,称其有某品牌汽车待售。每辆价格10万元,广告有效期为7日。广告发布的第5天,乙公司派人带上支票前往甲公司购车,但车已全部售完,未能成交。乙公司遂诉至法院要求甲公司承担民事责任。下列判断符合法律规定的是()。

- A.甲公司发布广告的行为属于要约邀请,乙公司的行为属于要约,甲公司无需对乙公司承担民事责任
- B.甲公司发布广告的行为属于要约,乙公司的行为属于反要约,甲公司无需对乙公司承担民事责任
- C.甲公司发布广告的行为属于要约,乙公司的行为属于承诺,甲公司应当对乙公司承担缔约过失责任

D.甲公司发布广告的行为属于要约，乙公司的行为属于承诺，甲公司应当对乙公司承担违约责任

27.根据专利法规定，下列情形可以授予专利权的是()。

A.甲发明了提高伪钞仿真度的新方法

B.乙发明了提高计算速度的新方法

C.丙发明了治疗糖尿病的新方法

D.丁发明了某植物新品种的生产方法

28.一方当事人向另一方当事人报告订立合同的机会或者提供订立合同的媒介服务，另一方当事人为此支付报酬的合同是()。

A.委托合同 B.行纪合同

C.居间合同 D.信托合同

29.甲和乙于2007年11月11日办理了协议离婚登记手续。2008年4月29日，甲发现乙在离婚时有隐藏夫妻共同财产的行为。甲欲请求人民法院分割乙所隐藏的夫妻共同财产。该请求权诉讼时效的终止日为()。

A.2008年11月11日

B.2009年11月11日

C.2009年4月29日

D.2010年4月29日

七、多项选择题(30—34小题。每小题2分，共10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。请在答题卡上将所选项的字母涂黑。多选、少选或错选均不得分)

30.普通合伙人的出资方式有()。

A.实物 B.知识产权 C.继承权 D.劳务

31.如果当事人没有约定，则人民法院在确定合作作者署名顺序时可以参考的因素有()。

A.作者年龄的长幼 B.作者付出劳动的多少 C.作者专业职称的高低

D.各合作者创作部分的排列顺序

32.被代理人死亡后，委托代理人实施的代理行为仍然有效的有()。A.代理人不知道被代理人死亡的

B.被代理人的多数继承人承认代理行为的

C.被代理人与代理人约定到代理事项完成时代理权终止的

D.被代理人死亡前已经进行，在被代理人死亡后为了被代理人继承人的利益继续进行代理的

33.根据合同法规定，货物运输合同的免责事由有()。

A.货物的合理损耗

B.不可抗力导致的货物灭失

C.货物因自然性质形成的损耗

D.收货人过错造成的货物毁损

34.下列财产抵押权的设立，未经登记不得对抗善意第三人的有()。

A.正在建造的船舶 B.正在使用的机床 C.正在建造的航空器 D.正在生产的半成品

八、简答题(35 一-36 小题，每小题 10 分，共 20 分。请将答案写在答题纸指定位置上)

35.简述婚姻的效力。

36.简述一般人格权的功能。

九、论述题(37 小题，15 分。要求观点明确，说理充分。请将答案写在答题纸指定位置上)

37.试论狭义无权代理中各方当事人的权利义务。

十、案例分析题(38 小题，20 分。请将答案写在在答题纸指定位置上)

38.甲和乙于 2007 年 2 月 1 日签订房屋买卖合同，约定：甲将自有房屋一套卖给乙，价款 120 万元。合同订立后，乙依约交付全部房款，并搬入该房屋居住。由于房价不断上涨，甲迟迟不与乙去房地产交易中心办理房屋过户登记手续。2007 年 10 月 10 日，甲又与丙签订房屋买卖合同，将该房屋出售给丙，并在房地产交易中心办理了房屋过户登记手续，将房屋登记在丙的名下。随后丙要求乙腾出房屋。乙遂诉至法院，请求确认自己与甲之间的房屋买卖合同有效，撤销甲与丙之间的房屋买卖合同，并将房屋登记在自己的名下。根据上述案情，请回答：

(1)甲、乙之间的房屋买卖合同是否有效?为什么?

(2)甲、丙之间的房屋买卖合同是否有效?为什么?

(3)乙是否有权要求法院撤销甲、丙之间的房屋买卖合同?为什么?

(4)丙是否有权请求乙腾出房屋?为什么?

(5)甲应当对谁承担何种民事责任?

参考答案

刑法学

一、单项选择题

1. 【答案】D

2. 【答案】D

3. 【答案】B

4. 【答案】C

5. 【答案】B

6. 【答案】C

7. 【答案】C

8. 【答案】A

9. 【答案】B

10. 【答案】D

二、多项选择题

11. 【答案】ABC

12. 【答案】ABD

13. 【答案】BD

14. 【答案】ABCD

15. 【答案】ABCD

三、简答题：

16. 【答案】(1)结果加重犯，是指实施基本犯罪构成的行为，同时又造成基本犯罪构成以外的结果，刑法对其规定较重法定刑的情况。

(2)其构成特征是：①行为人实施了基本犯罪构成的行为。②行为产生了基本构成以外的重结果。③行为人对加重结果有过错。④刑法规定了比基本犯罪较重的法定刑。

17. 【答案】(1)交通肇事罪，是指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行为。

(2)交通肇事罪的构成要件是：①客体是交通运输安全②客观方面表现为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行为。③主体是一般主体，包括从事交通运输的人员和非交通运输的人员。④主观方面是过失。

四、论述题

18. 【答案】主犯是指组织、领导犯罪集团进行犯罪活动的或者在共同犯罪中起主要作用的犯罪分子。主犯分为：

(1)犯罪集团的首要分子，即组织、领导犯罪集团进行犯罪活动的犯罪分子。犯罪集团是指三人以上为共同实施犯罪而组成的较为固定的犯罪组织。只有在认定犯罪集团的前提下才能认定这种类型的主犯：组织、领导犯罪集团进行犯罪活动，通常表现为：负责组建犯罪集团；召集、网罗犯罪成员；策划、制定犯罪活动计划；布置犯罪任务；指挥犯罪集团成员进行具体犯罪活动；等等。

(2)在共同犯罪中起主要作用的犯罪分子，包括如下三类：犯罪集团的骨干分子，即在犯罪集团中虽然不起组织、领导作用，但积极参与犯罪集团的犯罪活动的骨干成员。

②某些聚众犯罪中的首要分子及骨干分子。根据刑法规定，聚众犯罪可以分为三类：一是参与违法活动的人都构成犯罪的聚众犯罪；二是聚众进行违法活动的首要分子和积极参加者构成犯罪，而一般参与者不构成犯罪的聚众犯罪；三是只有聚众进行违法活动的首要分子才构成犯罪，而一般参与者不构成犯罪的聚众犯罪。第一种聚众犯罪中起组织、指挥作用的首要分子，以及虽然不起主要作用但在聚众犯罪中起重要作用的犯罪分子是主犯；第二种聚众犯罪中起组织、指挥作用的首要分子也是主犯；在第三种聚众犯罪中，首要分子是犯罪成立的必要条件，如果只有一个首要分子，就不存在主犯的问题。

③在一般共同犯罪中起主要作用的犯罪分子。

五、案例分析题

19.【答案】(1)甲利用国家工作人员职务上的便利，将200万元国有资金借给个人使用的行为，构成挪用公款罪；甲收受乙5万元的行为构成受贿罪；甲的上述行为应分别定罪，实行数罪并罚；甲主动投案，如实交代挪用公款、受贿的犯罪事实，属于自首，依法可以从轻或者减轻处罚；甲提供线索协助公安机关抓获乙，属于立功，依法可以从轻或者减轻处罚。

(2)乙与甲共同策划了挪用公款的行为方式，构成挪用公款罪的共犯；乙为了获得200万元资金，给予甲5万元，构成行贿罪；乙用所得资金贩卖毒品，构成贩卖毒品罪；乙的上述行为应分别定罪，实行数罪并罚；乙主动交代司法机关没有掌握的贩毒事实，成立自首，依法可以从轻或者减轻处罚。

民法学

六、单项选择题

20.【答案】B

21.【答案】D

22.【答案】A

23.【答案】C

24.【答案】B

25.【答案】A

26.【答案】D

27.【答案】D

28.【答案】C

29.【答案】D

七、多项选择题

30.【答案】ABD

31.【答案】BD

32.【答案】ACD

33.【答案】ABCD

34.【答案】ABCD

八、简答题

35.【答案】婚姻的效力是指男女因结婚而产生的法律后果。婚姻效力可分为直接效力和间接效力。婚姻的直接效力是指因婚姻而产生的夫妻间的权利义务关系，包括身份法上的效力和财产法上的效力。婚姻的间接效力是指因婚姻而产生的其他亲属之间的权利义务关系。

36.【答案】一般人格权因其保护的人格利益的不确定性而具有一般条款的功能。其功能具体包括：(1)产生具体人格权。(2)解释具体人格权。(3)补充具体人格权。

九、论述题

37.【答案】狭义无权代理，是指行为人既没有代理权，也没有使第三人相信其有代理权的事实或理由，而以被代理人名义所为的代理。狭义无权代理涉及三方当事人：本人(被代理人)、无权代理人(行为人)和相对人(第三人)。三方的权利义务分别是：

(1)本人享有追认权，即本人对狭义的无权代理可以选择是否追认。如果追认则应当承担行为人所为行为的后果;否则，原则上无需承担任何责任。

(2)无权代理人的义务是对因无权代理行为给本人或相对人造成的损失承担损害赔偿责任。

(3)相对人享有催告权，即相对人可以催告本人在法定期限内追认;同时，善意相对人还享有撤销权，撤销权应当在本人追认前行使。

十、案例分析题

38.【答案】(1)甲、乙之间的房屋买卖合同有效。根据物权法规定，当事人之间订立有关设立、变更、转移和消灭不动产物权的合同，除法律另有规定或者当事人另有约定外，自合同成立时生效;未办理物权登记的，不影响合同的效力。

(2)甲、丙之间的房屋买卖合同有效，因为房屋的所有权属于甲，甲有权处分属于自己的房屋。

(3)乙无权要求法院撤销甲、丙之间的房屋买卖合同，因乙并非该合同的一方当事人。

(4)丙有权请求乙腾出房屋，因房屋已经登记在丙的名下，丙已取得房屋所有权。

(5)甲应当对乙承担违约责任。