

2017 年法律硕士（非法学）专业课真题及答案

考研复习中专业课真题是必不可少的资料，文都考研为大家整理了法硕 2006-2017 年考研真题及答案，以下是 2017 年法律硕士(非法学)专业课真题及答案，方便大家学习。

2017 年全国硕士研究生入学统一考试法律硕士(非法学)专业基础试题

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. 是否判处罚金，不应考虑犯罪人的经济条件

C. 应根据犯罪情节，决定判处罚金的数额

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，甲为请托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 万元并当场给付;

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，之后丙因甲拖欠其 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：甲赠与乙紫砂壶一把，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.附解除条件的合同

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惯例发货。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，用手铐将刘某铐在警车内

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，由乙可以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。

{简 2017.51}51.简述假释的法律后果

51.(1)假释的撤销及处理：①被假释的犯罪分子，在假释考验期限内犯新罪，应当撤销假释，依照本法第 71 条的规定实行数罪并罚。②在假释考验期限内，发现被假释的犯罪分子在判决宣告以前还有其他罪没有判决的，应当撤销假释，依照本法第 70 条的规定实行数罪并罚。③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有关部门关于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。

(2)假释考验及其积极后果：《刑法》第 85 条 对假释的犯罪分子，在假释考验期限内，依法实行社区矫正，如果没有本法第 86 条规定的情形，假释考验期满，就认为原判刑罚已经执行完毕，并公开予以宣告。

(3)犯罪分子被假释后，原判有附加刑的，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。

{简 2017.52}52.简述危害公共安全罪的共同特征

52.危害公共安全罪是指故意或者过失地实施危害不特定的多数人的生命、健康和重大公私财产安全的行为。

共同特征：

(1)侵犯客体：社会的公共安全，即不特定多数人的生命、健康和重大公私财产安全。

(2)客观方面：实施了危害公共安全的行为。

(3)犯罪主体：多数是一般主体。少数犯罪主体是特殊主体。

年满 16 周岁都可以成为本罪主体，已满 14 周岁不满 16 周岁的未成年人犯放火、爆炸、投放危险物质罪的，也应当负刑事责任。本罪主体一般是自然人，但少数犯罪的主体可以是单位。个别犯罪的主体则只能是单位，如违规制造、销售枪支罪。

(4)主观方面：既可以表现为故意，也可以表现为过失。

{简 2017.53}53.简述侵权责任的承担方式

53.《侵权责任法》第 15 条 承担侵权责任的方式主要有：(1)停止侵害;(2)排除妨碍;(3)消除危险;(4)返还财产;(5)恢复原状;(6)赔偿损失;(7)赔礼道歉;(8)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。

{简 2017.54}54.简述表见代理的构成条件

54.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。

表见代理的构成条件 ▲ ▲

(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。这是判定是否是表见代理的最终标准。

(5)第三人在主观上是善意且无过失。

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。

{辨 2017.55}55.辨析“任何人不应为他人的犯罪行为承担刑事责任”。(8 分)

55.该观点不完全正确。

(1)刑事责任是指行为人因其犯罪行为所应承受的、代表国家的司法机关根据刑事法律对该行为所做的否定评价和对行为人进行谴责的责任。(罪责自负的含义)谁犯了罪，就应当由谁承担刑事责任;刑罚只及于犯罪者本人，而不能连累无辜。也就是说，①犯罪的主体只能是实施了犯罪行为的人，对于没有实施犯罪行为的人不能对其定罪;②刑罚的对象只能是犯罪者本人，对于仅与犯罪者有亲属、朋友、邻里等关系而没有参与犯罪的人，不能追究其刑事责任。从这个角度上讲是正确的。

(2)例外：在共同犯罪中，实行“部分行为，全部责任”原则。具体包括：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、指挥的全部犯罪处罚。在此种情况下，任何人不应为他人的犯罪行为承担刑事责任说法是不正确的。

综上所述，此说法是不完全正确的。

{辨 2017.56}56.辨析“在我国，商标未经注册不受法律保护”。(8 分)

56.该观点不完全正确。

(1)经商标局核准注册的商标为注册商标，包括商品商标、服务商标和集体商标、证明商标；商标注册人享有商标专用权，受法律保护。由此看到我国的商标法律制度所保护的重点是注册商标，未注册商标是不易受到商标法律保护的。从这个角度上看，该说法有正确的一面。

(2)未注册商标不易受到法律保护，也并不等于未注册商标就可以不受商标法规的约束随心所欲地使用。《商标法》第 13 条规定，为相关公众所熟知的商标，持有人认为其权利受到侵害时，可以依照本法规定请求驰名商标保护。就相同或者类似商品申请注册的商标是复制、模仿或者翻译他人的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等。

《商标法》第 32 条规定，申请商标注册不得损害他人现有的在先权利，也不得以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标。

综上所述，该说法不完全正确。

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。

{法条 2017.57}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？

57.(1)“交通运输肇事后逃逸”是指交通事故发生后，为了逃避法律追究而逃跑的行为。

(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。

{法条 2017.58} 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？

58.答：(1)无因管理之债。无因管理是指没有法定的或者约定义务，为避免他人利益受损失而进行管理或服务的行为。

(2)无因管理构成要件包括：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。

六、案例分析题：第 59-60 小题，每小题 15 分，共 30 分。

{案 2017.59}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？

59.(1)甲的行为构成了贪污罪与受贿罪。首先甲作为县扶贫办副主任符合国家工作人员身份，通过职权运作，承包工程，侵吞 20 万工程款，符合贪污罪的构成特征，成立贪污罪。其次，甲作为国家工作人员，利用职权，非法向乙索取 3 万元现金，构成了受贿罪。

(2)乙不构成行贿罪。行贿罪是指为谋取不正当利益，给国家工作人员以财物的行为。乙为了要回 50 万的工程余款，不具有谋取不正当利益的目的，不构成行贿罪。

(3)丙构成了敲诈勒索罪。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。丙利用甲受贿的事实，威胁甲，迫使其交出 10 万元，构成了敲诈勒索罪。

{案 2017.60}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)丁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?

60.(1)乙丙之间的合同有效。该合同主体合格,行为人意思表示真实,合同内容合法,合同形式合法;此外,根据《合同法司法解释》第3条规定,无权处分人订立的买卖合同有效。

(2)丁对丙的汽车享有抵押权。因为汽车的抵押登记为对抗要件,而非成立要件。

(3)丙有权解除。因为乙已经对合同标的失去占有,其已经无法履行合同,合同目的无法实现。

专业基础答案

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.A.

2.B.

3.A.

4.D.

5.B.

6.A.

7.C.《刑法》第 52 条：“并处罚金，应当根据犯罪情节决定罚金数额。”

8.B.

9.A.

10.D.

11.D.

12.C.

13.D.冒用他人信用卡。包括：拾得他人信用卡并使用的;窃取、收买、骗取或者以其他方式获取他人信用卡信息资料，并通过互联网、通讯终端等使用的;其他冒用他人信用卡的情形。

14.C.

15.A.

16.C.转化为故意伤害罪的情形。

17.C.

18.A. 甲乙构成受贿罪的共同犯罪。

19.D. 甲的杀妻行为是骗保行为的手段，骗保行为是目的行为。

20.B. 实施保险诈骗活动，故意以杀人方式制造被保险人死亡的结果，骗取保险金的，按数罪并罚。

21.D. 甲与乙公司之间构成侵权责任关系。

22.A. 甲于精神正常时作为完全民事行为能力人与银行和商场形成民事法律关系，这两个民事法律关系都有效。

23.C. 存疑 D 选项。违背婚姻自由。

24.A.

25.C. 《合同法》第 403 条规定，受托人因委托人的原因对第三人不履行义务，受托人应当向第三人披露委托人，第三人因此可以选择委托人或者受托人作为相对人主张权利。

26.C. 占有人返还原物的请求权，自侵占发生之日起 1 年内未行使的，该请求权消灭。

27.A. 盗窃物不适用善意取得，只有两种例外。

28.C. 质押合同的生效与质权的成立是两回事。

29.B.根据《物权法》规定，处分按份共有的不动产或者动产以及对共有的不动产或者动产作重大修缮的，应当经占份额 2/3 以上的按份共有人同意，共有人之间另有约定的除外。

30.C.《物权法》第 29 条 因继承或者受遗赠取得物权的，自继承或者受遗赠开始时发生效力。《物权法》第 30 条 因合法建造、拆除房屋等事实行为设立或者消灭物权的，自事实行为成就时发生效力。登记为物权变动生效要件的情形主要有：(1)因买卖、赠与、互易等行为发生不动产所有权变动的;(2)建设用地使用权的出让与转让的;(3)不动产抵押权的设立等。

31.B.乙结婚时，常理是期限，而不应该是条件。但确定与不确定，超教材。

32.D.

33.C.买卖不破租赁。

34.D.

35.B.

36.C.共同侵权

37.B. 对于 A ,无配偶的男性收养女性的 ,收养人与被收养人的年龄应当相差四十周岁以上。
对于 B ,收养三代以内同辈旁系血亲的子女 ,可以不受 “生父母有特殊困难无力抚养子女”、
“收养人与被收养人的年龄应当相差四十周岁以上” 和 “被收养人不满十四周岁” 的限制。

对于 C，丙与继女之间不形成收养关系。对于 D，有配偶者收养子女，须夫妻同意共同收养。

38.A.以未到法定婚龄为由申请宣告婚姻无效的，为未达法定婚龄者的近亲属。

39.A.

40.C.

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.BCD.

42.ABC.

43.BC.

44.ABCD.

45.AC.

46.ABCD.失踪人所欠税款、债务和应付的其他费用，由保管人从失踪人的财产中支付。

47.ABC.表见代理。

48.ABC. 丧偶的儿媳对公婆，丧偶的女婿对岳父母尽了主要赡养义务的，作为第一顺序继承人，并不影响其子女代位继承，排除 D。

49.CD.根据《侵权责任法》第 32 条规定，无民事行为能力人、限制民事行为能力人造成他人损害的，由监护人承担侵权责任。监护人尽到监护责任的，可以减轻其侵权责任。此外，38 条规定，无民事行为能力人在幼儿园、学校或者其他教育机构学习、生活期间受到人身损害的，幼儿园、学校或者其他教育机构应当承担侵权责任，但能够证明尽到教育、管理职责的，不承担责任。所以，首先小明的父母亲需要承担责任；其次，小明的老师余某未尽到监护责任的，应由幼儿园来承担责任。

50.ABCD.《侵权责任法》第 2 条 侵害民事权益，应当依照本法承担侵权责任。本法所称民事权益，包括生命权、健康权、姓名权、名誉权、荣誉权、肖像权、隐私权、婚姻自主权、监护权、所有权、用益物权、担保物权、著作权、专利权、商标专用权、发现权、股权、继承权等人身、财产权益。

三、简答题：第 51-54 小题，每小题 6 分，共 24 分。

51.(1)假释的撤销及处理：①被假释的犯罪分子，在假释考验期限内犯新罪，应当撤销假释，依照本法第 71 条的规定实行数罪并罚。②在假释考验期限内，发现被假释的犯罪分子在判决宣告以前还有其他罪没有判决的，应当撤销假释，依照本法第 70 条的规定实行数罪并罚。③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有关部门关于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。

(2)假释考验及其积极后果：《刑法》第 85 条 对假释的犯罪分子，在假释考验期限内，依法实行社区矫正，如果没有本法第 86 条规定的情形，假释考验期满，就认为原判刑罚已经执行完毕，并公开予以宣告。

(3)犯罪分子被假释后，原判有附加刑的，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的多数人的生命、健康和重大公私财产安全的行为。

共同特征：

(1)侵犯客体：社会的公共安全，即不特定多数人的生命、健康和重大公私财产安全。

(2)客观方面：实施了危害公共安全的行为。

(3)犯罪主体：多数是一般主体。少数犯罪主体是特殊主体。

年满 16 周岁都可以成为本罪主体，已满 14 周岁不满 16 周岁的未成年人犯放火、爆炸、投放危险物质罪的，也应当负刑事责任。本罪主体一般是自然人，但少数犯罪的主体可以是单位。个别犯罪的主体则只能是单位，如违规制造、销售枪支罪。

(4)主观方面：既可以表现为故意，也可以表现为过失。

53.《侵权责任法》第 15 条 承担侵权责任的方式主要有：(1)停止侵害;(2)排除妨碍;(3)消除危险;(4)返还财产;(5)恢复原状;(6)赔偿损失;(7)赔礼道歉;(8)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。

54.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。

表见代理的构成条件▲▲

(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。这是判定是否是表见代理的最终标准。

(5)第三人在主观上是善意且无过失。

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.该观点不完全正确。

(1)刑事责任是指行为人因其犯罪行为所应承受的、代表国家的司法机关根据刑事法律对该行为所做的否定评价和对行为人进行谴责的责任。(罪责自负的含义)谁犯了罪，就应当由谁承担刑事责任;刑罚只及于犯罪者本人，而不能连累无辜。也就是说，①犯罪的主体只能是

实施了犯罪行为的人，对于没有实施犯罪行为的人不能对其定罪；②刑罚的对象只能是犯罪者本人，对于仅与犯罪者有亲属、朋友、邻里等关系而没有参与犯罪的人，不能追究其刑事责任。从这个角度上讲是正确的。

(2)例外：在共同犯罪中，实行“部分行为，全部责任”原则。具体包括：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、指挥的全部犯罪处罚。在此种情况下，任何人不应为他人的犯罪行为承担刑事责任说法是不正确的。

综上所述，此说法是不完全正确的。

56.该观点不完全正确。

(1)经商标局核准注册的商标为注册商标，包括商品商标、服务商标和集体商标、证明商标；商标注册人享有商标专用权，受法律保护。由此看到我国的商标法律制度所保护的重点是注册商标，未注册商标是不易受到商标法律保护的。从这个角度上看，该说法有正确的一面。

(2)未注册商标不易受到法律保护，也并不等于未注册商标就可以不受商标法规的约束随心所欲地使用。《商标法》第 13 条规定，为相关公众所熟知的商标，持有人认为其权利受到侵害时，可以依照本法规定请求驰名商标保护。就相同或者类似商品申请注册的商标是复制、模仿或者翻译他人的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等。

《商标法》第 32 条规定，申请商标注册不得损害他人现有的在先权利，也不得以不正当手段抢先注册他人已经使用并有一定影响的商标。

综上所述，该说法不完全正确。

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.(1) “交通运输肇事后逃逸”是指交通事故发生后，为了逃避法律追究而逃跑的行为。

(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。

58.答：(1)无因管理之债。无因管理是指没有法定的或者约定义务，为避免他人利益受损失而进行管理或服务的行为。

(2)无因管理构成要件包括：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。

六、案例分析题：第 59-60 小题，每小题 15 分，共 30 分。

59.(1)甲的行为构成了贪污罪与受贿罪。首先甲作为县扶贫办副主任符合国家工作人员身份，通过职权运作，承包工程，侵吞 20 万工程款，符合贪污罪的构成特征，成立贪污罪。其次，甲作为国家工作人员，利用职权，非法向乙索取 3 万元现金，构成了受贿罪。

(2)乙不构成行贿罪。行贿罪是指为谋取不正当利益，给国家工作人员以财物的行为。乙为了要回 50 万的工程余款，不具有谋取不正当利益的目的，不构成行贿罪。

(3)丙构成了敲诈勒索罪。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。丙利用甲受贿的事实，威胁甲，迫使其交出 10 万元，构成了敲诈勒索罪。

60.(1)乙丙之间的合同有效。该合同主体合格，行为人意思表示真实，合同内容合法，合同形式合法;此外，根据《合同法司法解释》第 3 条规定，无权处分人订立的买卖合同有效。

(2)丁对丙的汽车享有抵押权。因为汽车的抵押登记为对抗要件，而非成立要件。

(3)丙有权解除。因为乙已经对合同标的失去占有，其已经无法履行合同，合同目的无法实现。