

2009年法硕指导：刑法学精选试题解析三十六法律硕士考试  
PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

[https://www.100test.com/kao\\_ti2020/542/2021\\_2022\\_2009\\_E5\\_B9\\_B4\\_E6\\_B3\\_95\\_c80\\_542617.htm](https://www.100test.com/kao_ti2020/542/2021_2022_2009_E5_B9_B4_E6_B3_95_c80_542617.htm) 1 . 请对“所有的教唆犯都是主犯”进行辨析【答案】(1)这种说法是错误的。(2)根据共同

犯罪人在共同犯罪中的作用，可以将共同犯罪人分为主犯、从犯、胁从犯。所谓主犯就是在共同犯罪中其主要作用的共同犯罪人。(3)根据共同犯罪分工的不同，可以将共同犯罪人分为组织犯、实行犯、帮助犯和教唆犯。所谓教唆犯就是以劝说、利诱、授意、怂恿、收买、威胁以及其他方法，将自己的犯罪意图灌输给本来没有犯意或者虽有犯意但不坚定的人，使其决意实施自己所劝说、授意的犯罪，以达到犯罪目的的人。(4)由于两种分类方法的标准不同，所以教唆犯和主犯之间存在交叉关系。教唆犯如果在共同犯罪中起到主要作用，那么就是主犯；如果教唆犯在共同犯罪中起到次要作用，那么就是从犯；如果教唆犯是被胁迫教唆他人犯罪的，那么就是胁从犯。【注意】辨析题是法律硕士入学考试刑法学部分2004年新增加的题型。辨析题作为一种主观性试题，考查的知识点往往具有较强的综合性和理论性，在《全国法律硕士专业学位研究生入学联考考试指南》中难以找到辨析题的现成答案，需要考生运用已经掌握的刑法学理论分析判断，辨明是非，理顺思路后作答。辨析题的解答一般应当遵循以下步骤：(1)应当首先辨析该说法是对还是错。考试中，如果对错参半，这就要说明哪里是正确的，哪里是错误的。例如“该句话前半句正确，但是后半句是错误的”。或者说：“该句话前提正确，但是结论错误”，等等。(2)对所辨析反

映的问题作出回答。例如：“该说法是关于教唆犯加重处罚的问题”，等等。然后回答制度中所涉及的概念的含义。(3)回答该题正确或者错误之处。(4)如果有必要，还要回答正确的意义或者错误的危害。

2. 请对“没有被法院实际判处刑罚的，就不认为是犯罪”进行辨析【答案】(1)这种说法是错误的。(2)刑法理论认为犯罪具有三个特征，即严重的社会危害性、刑事违法性和应当受刑罚惩罚性。其中严重的社会危害性是犯罪的本质特征，而刑事违法性和应当受到刑罚惩罚性是犯罪本质特征的体现形式。(3)应当受到刑罚惩罚性是指在行为在应然意义上应当受到刑罚的惩罚，而与行为人实际上是否受到刑罚惩罚无关。即使被法院判处免除刑罚，行为人的行为仍然是犯罪行为。(4)刑事责任的实现方式既有定罪判刑型，也有定罪免刑型。被人民法院宣告有罪但是免除刑罚处罚的，同样是承担刑事责任的具体方式，说明其行为仍然是犯罪行为。百考试题编辑祝各位好运！100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 [www.100test.com](http://www.100test.com)