

高格著

定罪量刑的
理论与实践

D924.131

1

定罪量刑的理论与实践

高 格 著

吉 林 人 民 出 版 社

(吉)新登字01号

定罪量刑的理论与实践

高 格 著

*

吉林人民出版社出版 吉林省新华书店发行
长春市第十二印刷厂印刷

*

850×1168毫米32开本 23印张598 000字
1994年6月第1版 1994年6月第1次印刷

印数：1—5 200册

ISBN 7—206—02089—5

D·621 定价：20.00元

序

高铭暄

高格同志是一位既重视理论研究又注意倾听实践呼声的知名刑法学家。自从1980年我们相交以来，他给我的印象是勤奋、求实、探索、勇进。他的科研成果累累，也算是一位“多产作家”。积数年的潜心研究，最近他又完成了六十余万字的巨著《定罪量刑的理论与实践》一书，实属可喜可贺，令人赞佩。

本书在我看来具有下列特色：

第一，主题明确，针对性、实用性较强。定罪与量刑是司法实践中贯彻实施刑法、处理刑事案件需要解决的两个基本问题。这两个问题在我国刑法学界近年来的教材和著作中虽然都作了一定的研究和论述，但仍嫌不够系统、不够深入。特别是从司法实践的需要出发，有针对性地解决一些定罪与量刑方面迫切需要解决的理论和认识问题，更感到有些不足。本书恰恰在这方面作了有益的尝试和弥补。全书从布局到每一论题，从内容到形式，都注意突出针对性、实用性，理论紧密联系实际，从而较好地反映了作为应用法学学科的刑法学的方向和要求。

第二，体例新颖，内容丰富。本书以定罪与量刑为主题，从共性问题到个性问题展开了全面系统又有重点的论述，形成了一个具有一定独创性的新颖的逻辑体系。同时，作者娴熟地运用了刑法学的正确理论，又不落俗套，使观点与实际资料密切结合，读来使人感到有理有据，说服力强。

第三，博采众长，立论公允。本书以马列主义、毛泽东思想为指导，比较充分地吸收了刑事立法、司法解释以及刑法学界最

新的研究成果，博采众家之长，评述不同意见，并提出个人的见解和长期从事刑法教学研究的心得体会。诸如，定罪必须坚持以犯罪事实为根据、以刑事法律为准绳的原则和主客观相统一的原则；确定罪名必须以犯罪本质和主要特征为标准，必须严格划清罪与非罪、此罪与彼罪的界限；量刑必须坚持正确的标准和科学的方法，全面掌握各种情节，注意划分判刑与不判刑、判重刑与判轻刑等的界限；以及对各类犯罪在定罪与量刑上需要掌握哪些原则、界限和特点等等，在书中都作了比较深刻具体的分析和论述。

总之，本书从理论与实践的结合上，总结了司法实践中定罪与量刑正反两方面的经验，具有相当的广度与深度，其基本观点是稳妥的、可行的。因而本书对于公安、安全、检察、法院、律师、狱政等部门办理刑事案件具有较大的参考价值，对于从事刑法教学和研究的人员也有不小的意义。我向作者的辛勤耕耘和所取得的成绩表示由衷的敬意。是为序。

1993年8月于北京

前 言

定罪与量刑是贯彻执行刑法中的两个基本问题。一起刑事案件从立案侦查开始到起诉、审判、执行等刑事诉讼活动，都要为正确解决这两个基本问题而做大量的工作。怎么办才算正确解决定罪与量刑问题呢？从我国长期司法实践中总结出来的经验要求是必须做到：事实清楚，证据确凿，定性准确，量刑得当，程序合法。凡是违背这些要求的，都是不能正确定罪与量刑，其结果不是出现冤假错案以及不该判的判或轻罪重判，就是出现漏案该判不判以及重罪轻判，产生畸轻畸重或偏轻偏重的倾向，以至冤枉好人或放纵坏人，危害国家与人民的利益。

当前我国刑事司法的现状如何呢？从总的讲，各级司法机关所处理的刑事案件的定罪与量刑基本上是正确的，因而办案的社会效果是好的，有力地打击了犯罪，保护了人民的合法权益，保障了改革开放和社会主义现代化建设的顺利进行。但是，也还有相当一部分刑事案件，由于各种原因，使得事实不清楚，证据不确凿，程序不合法，定性不准确，量刑不得当。这是刑事司法中的一个急待研究解决的突出问题。

如何解决定罪与量刑中的种种实践问题？我认为除了要解决刑事立法的完善、提高执法人员的政治素质与业务水平、以及建立良性执法环境排除各种干扰之外，就定罪与量刑本身讲，绝不能头痛医头脚痛医脚，采用就事论事的办法，而必须通过广泛深入的调查研究，总结经验并上升到刑法科学理论上，发现并掌握问题的规律与本质，然后以此为指导提高办案的自觉性与科学性，才能比较彻底地解决正确定罪与量刑的问题。

我国刑法学就是对犯罪与刑罚的规律以及刑事立法和刑事司法实践进行理论概括的科学。我国刑法学的研究对象除了刑法的基本原理、刑法条文的含义和立法精神以及刑事立法的有关问题之外，还应包括定罪与量刑这部分刑事司法的内容。目前我国刑法学的一些教材与专著中，已经对定罪与量刑问题作出了一定研究与论述，但是，我认为还远远不够，主要是缺乏系统性、专门性和针对性，同时也还不够深入。从事刑事司法工作的同志反映，还不能指导帮助他们理论结合实际地解决定罪与量刑问题，他们迫切希望从事刑法学研究的同志能研究与出版这方面的专著。我认为这种要求是合理的，我们应响应刑事司法实践对刑法理论的呼唤，应充分发挥作为应用学科的刑法学的特色与优势，既要突出其实用性、针对性，又要加强其理论性，应围绕定罪与量刑这两个基本问题的共性与个性问题，进行系统的具体深入研讨。本书就是适应这种需要的一种尝试，希望抛砖引玉，以便同从事刑法学研究和司法实际工作的同志一道完成这一任务。

本书以各类刑事犯罪定罪与量刑的共性与个性问题为中心，力争定罪与量刑并重，贯彻理论与实际相结合的原则，以正面论述为主，以反面衬托为辅的方法，着重对常见多发疑难犯罪的定罪与量刑问题，其中既介绍评述一些不同主张，又博采众长并阐发个人的一些见解。当然，这都是一些学术解释，除了吸收的司法解释之外，并无法律效力，只供从事刑事司法工作的同志参考。由于个人水平所限，加之时间仓促等原因，疏漏不当之处，在所难免，敬希同仁和读者不吝指正。

作 者

1993年5月

目 次

序	(1)
前 言	(1)

上 篇

A 查清定罪量刑根据的事实

1. 查清定罪量刑根据的事实意义	(4)
一、实践的经验与教训	(4)
二、查清事实的重要性	(8)
2. 定罪量刑根据的事实内容	(10)
一、定罪量刑根据的犯罪事实	(10)
二、与犯罪有关的事实	(14)
3. 查清定罪量刑根据的事实的原则与方法	(15)
一、查清定罪量刑根据的事实的原则	(15)
二、查清定罪量刑根据的事实的方法	(18)

B 定罪的概念与原则

4. 定罪的概念与意义	(21)
一、定罪的概念	(21)
二、定罪的意义	(23)
5. 定罪的基本原则与要求	(25)
一、定罪的基本原则	(26)
二、定罪的基本要求	(33)

C 定罪的标准

6. 定罪标准的意义与概念	(36)
一、定罪标准的意义	(36)
二、定罪标准的概念	(38)
7. 定罪标准的掌握	(44)
一、怎样处理犯罪概念与犯罪构成的关系	(44)
二、怎样运用犯罪客体要件	(46)
三、怎样运用犯罪客观方面要件	(49)
四、怎样运用犯罪主体要件	(54)
五、怎样运用犯罪主观方面要件	(58)
六、怎样理解与运用犯罪情节	(66)

D 划清犯罪界限

8. 划清犯罪界限的意义与范围	(70)
一、划清犯罪界限的意义	(70)
二、划清犯罪界限的范围	(72)
9. 划清罪与非罪的界限	(75)
一、划清罪与非罪的界限的原则与方法	(75)
二、犯罪与合法行为的界限	(79)
三、犯罪与一般违法行为的界限	(94)
四、介于罪与非罪之间行为的处理	(103)
10. 划清罪与罪的界限	(107)
一、划分罪与罪界限的原则与方法	(108)
二、划分罪与罪界限的范围与重点	(111)
三、重罪与轻罪的界限	(113)
四、交叉与重合的罪与罪的界限	(115)
五、转化犯罪与未转化犯罪的界限	(118)
11. 划清完成形态犯罪与未完成形态犯罪的界限	(122)
一、完成形态犯罪与未完成形态犯罪的概念与 意义	(122)
二、划分完成形态犯罪与未完成形态犯罪界限	

的标准·····	(124)
12. 划清单独犯罪与共同犯罪的界限·····	(127)
一、划分单独犯罪与共同犯罪界限的标准·····	(128)
二、共同犯罪与非共同犯罪的界限·····	(129)
13. 划清一罪与数罪的界限·····	(132)
一、划分一罪与数罪界限的标准·····	(133)
二、划分一罪与数罪界限的几种特殊情况·····	(135)
E 认定罪名	
14. 罪名的概念与意义·····	(143)
一、罪名的概念与特征·····	(143)
二、正确认定罪名的意义·····	(145)
15. 罪名的种类·····	(146)
一、同类罪名与具体罪名·····	(146)
二、完成形态的罪名与未完成形态的罪名·····	(147)
三、单一罪名与概括罪名·····	(148)
四、确定罪名与不确定罪名·····	(149)
16. 罪名的认定·····	(149)
一、认定罪名的标准·····	(149)
二、认定罪名的方法·····	(150)
三、认定罪名的模式·····	(151)
17. 罪名个数的统一问题·····	(154)
一、罪名不统一的概况·····	(154)
二、研究解决罪名统一的意义·····	(155)
三、怎样解决罪名个数统一问题·····	(156)
四、刑法分则罪名目录·····	(158)
18. 类推定罪罪名的确定·····	(161)
一、几种不同的主张·····	(161)
二、应该坚持的看法·····	(162)

F 量刑的概念与原则

19. 量刑的概念与意义	(165)
一、量刑的概念	(165)
二、量刑的意义	(166)
20. 量刑的一般原则与要求	(168)
一、量刑的一般原则	(168)
二、量刑的基本要求	(174)
G 量刑的标准	
21. 量刑标准的概念与形式	(179)
一、量刑标准的概念	(179)
二、法定刑的种类与形式	(181)
22. 量刑标准的内容	(183)
一、法定刑中的刑种	(183)
二、法定刑中的刑度	(185)
23. 量刑标准的适用	(188)
一、划清判刑与不判刑的界限	(188)
二、划清判重刑与判轻刑的界限	(191)
三、正确适用缓刑问题	(202)
四、划清判死刑与不判死刑的界限	(205)
H 量刑的方法	
24. 量刑方法的概念与意义	(211)
一、量刑方法的概念	(211)
二、量刑方法的意义	(212)
25. 量刑的模式	(214)
一、大陆法系的量刑模式	(215)
二、英美法系的量刑模式	(215)
三、我国的量刑模式	(216)
26. 量刑方法与技术	(218)
一、运用决策科学进行量刑的方法	(218)
二、运用数学进行量刑的方法	(219)

三、运用电脑进行量刑的方法·····	(222)
27. 多种情节并存的量刑·····	(224)
一、对多种情节并存的量刑主张·····	(224)
二、对多种情节并存时如何区别量刑·····	(226)

I 犯罪形态与量刑

28. 故意犯罪过程的犯罪形态与量刑·····	(231)
一、未完成形态犯罪与量刑·····	(231)
二、完成形态犯罪与量刑·····	(235)
29. 共同犯罪与量刑·····	(237)
一、对主犯的量刑·····	(237)
二、对从犯的量刑·····	(240)
三、对胁从犯的量刑·····	(242)
四、对教唆犯的量刑·····	(243)
30. 罪数与量刑·····	(246)
一、我国刑法规定的数罪并罚原则·····	(246)
二、不同情况的数罪并罚·····	(247)

J 形势、政策与定罪量刑

31. 形势与定罪量刑的关系·····	(255)
一、形势的概念与种类·····	(255)
二、形势对定罪量刑的意义·····	(257)
三、在定罪量刑中怎样正确把握形势·····	(261)
32. 政策与定罪量刑的关系·····	(264)
一、刑事政策的概念与种类·····	(264)
二、刑事政策对定罪量刑的意义·····	(268)
三、在定罪量刑中怎样以刑事政策为指导·····	(271)

下 篇

K 反革命罪的定罪与量刑

- 33. 反革命罪的定罪 (276)
 - 一、认定反革命罪的标准 (276)
 - 二、反革命罪与非罪的界限 (280)
 - 三、反革命罪与其他刑事犯罪的界限 (287)
 - 四、具体反革命罪之间的界限 (306)
 - 五、反革命罪的既遂与未遂的界限 (319)
 - 六、几种特殊案件的定罪 (323)
- 34. 反革命罪的量刑 (328)
 - 一、反革命罪的量刑标准 (328)
 - 二、划清判刑与不判刑、判重刑与判轻刑的界限 (330)
 - 三、各种反革命罪的量刑特点 (333)

L 危害公共安全罪的定罪与量刑

- 35. 危害公共安全罪的定罪 (340)
 - 一、认定危害公共安全罪的基本标准 (340)
 - 二、危害公共安全罪的完成与未完成形态 (344)
 - 三、危害公共安全罪的罪数问题 (350)
 - 四、各种危害公共安全罪与非罪的界限 (354)
 - 五、各种危害公共安全罪与相近易混罪的界限 (364)
 - 六、几种特殊案件的定罪 (379)
- 36. 危害公共安全罪的量刑 (398)
 - 一、危害公共安全罪的法定刑分析 (398)
 - 二、危害公共安全罪的量刑原则 (400)
 - 三、各种危害公共安全罪的量刑特点 (403)

M 破坏社会主义经济秩序罪的定罪与量刑

- 37. 破坏社会主义经济秩序罪的定罪 (414)
 - 一、认定破坏社会主义经济秩序罪的基本
标准 (414)
 - 二、犯罪的经济数额与犯罪情节 (417)
 - 三、坚持“两手抓”的方针 (427)
 - 四、各种破坏社会主义经济秩序罪与非罪的
界限 (429)
 - 五、各种破坏社会主义经济秩序罪与相近易混罪的
界限 (441)
 - 六、几种特殊案件的定罪 (449)
- 38. 破坏社会主义经济秩序罪的量刑 (460)
 - 一、全面追究刑事责任 (460)
 - 二、破坏社会主义经济秩序罪的法定刑分析 (463)
 - 三、各种破坏社会主义经济秩序罪的量刑
特点 (467)

N 侵犯公民人身权利、民主权利罪的 定罪与量刑

- 39. 侵犯公民人身权利、民主权利罪的
定罪 (475)
 - 一、认定侵犯公民人身权利、民主权利罪的基本
标准 (475)
 - 二、各种侵犯公民人身权利、民主权利罪与非罪的
界限 (477)
 - 三、各种侵犯公民人身权利、民主权利罪与相近易
混罪的界限 (502)
 - 四、几种特殊案件的定罪 (510)
- 40. 侵犯公民人身权利、民主权利罪的
量刑 (519)

一、侵犯公民人身权利、民主权利罪的法定刑分析	(519)
二、侵犯公民人身权利、民主权利罪的量刑原则	(523)
三、各种侵犯公民人身权利、民主权利罪的量刑特点	(526)

O 侵犯财产罪的定罪与量刑

41. 侵犯财产罪的定罪	(534)
一、认定侵犯财产罪的基本标准	(534)
二、各种侵犯财产罪与非罪的界限	(536)
三、各种侵犯财产罪与相近易混罪的界限	(553)
四、几种特殊案件的定罪	(562)
42. 侵犯财产罪的量刑	(576)
一、侵犯财产罪的法定刑分析	(576)
二、侵犯财产罪的量刑原则	(579)
三、各种侵犯财产罪的量刑特点	(583)

P 妨害社会管理秩序罪的定罪与量刑

43. 妨害社会管理秩序罪的定罪	(592)
一、认定妨害社会管理秩序罪的基本标准	(592)
二、各种妨害社会管理秩序罪与非罪的界限	(593)
三、各种妨害社会管理秩序罪与相近易混罪的界限	(621)
四、几种特殊案件的定罪	(630)
44. 妨害社会管理秩序罪的量刑	(646)
一、妨害社会管理秩序罪的法定刑分析	(646)
二、妨害社会管理秩序罪的量刑原则	(649)
三、各种妨害社会管理秩序罪的量刑特点	(651)

Q 妨害婚姻、家庭罪的定罪与量刑

45. 妨害婚姻、家庭罪的定罪	(664)
-----------------	-------

一、认定妨害婚姻、家庭罪的基本标准·····	(664)
二、各种妨害婚姻、家庭罪与非罪的界限·····	(665)
三、各种妨害婚姻、家庭罪与相近易混罪的界限·····	(673)
46. 妨害婚姻、家庭罪的量刑·····	(678)
一、对妨害婚姻、家庭罪的法定刑分析·····	(678)
二、各种妨害婚姻、家庭罪的量刑特点·····	(679)
R 渎职罪的定罪与量刑	
47. 渎职罪的定罪·····	(683)
一、认定渎职罪的基本标准·····	(683)
二、各种渎职罪与非罪的界限·····	(685)
三、各种渎职罪与相近易混罪的界限·····	(700)
四、几种特殊案件的定罪·····	(704)
48. 渎职罪的量刑·····	(710)
一、渎职罪的法定刑分析·····	(711)
二、渎职罪的量刑原则·····	(712)
三、各种渎职罪的量刑特点·····	(716)
后 记 ·····	(721)

上 篇
