

 中国社会科学院创新工程学术出版资助项目

 全国博士后管理委员会资助项目

量刑方法类型化研究

Study on Typology of Sentencing Methods

唐亚南 著



方志出版社
Publishing House of Local Records

量刑方法类型化研究

Study on Typology of Sentencing Methods

唐亚南 著



方志出版社
Publishing House of Local Records

图书在版编目(CIP)数据

量刑方法类型化研究/唐亚南著. —北京: 方志出版社, 2016. 12

ISBN 978 - 7 - 5144 - 2198 - 9

I. ①量… II. ①唐… III. ①量刑—研究—中国
IV. ①D924. 134

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 281786 号

量刑方法类型化研究

著 者: 唐亚南

责任编辑: 陈 效

出 版 人: 冀祥德

出 版 者: 方志出版社

地址 北京市朝阳区潘家园东里 9 号 (国家方志馆 4 层)

邮编 100021

网址 <http://www.fzph.org>

发 行: 方志出版社发行中心

电话 (010) 67110500

经 销: 各地新华书店

排 版: 北京宝蕾元科技发展有限公司

印 刷: 北京京都六环印刷厂

开 本: 700 × 1000 1/16

印 张: 10.5

字 数: 191 千字

版 次: 2016 年 12 月第 1 版 2016 年 12 月第 1 次印刷

ISBN 978 - 7 - 5144 - 2198 - 9 定价: 58.00 元

· 版权所有 翻版必究 ·

第五批《中国社会科学博士后文库》 编委会及编辑部成员名单

(一) 编委会

主 任：王京清

副主任：马 援 张冠梓 俞家栋 夏文峰

秘书长：张国春 邱春雷 刘连军

成 员（按姓氏笔画排序）：

卜宪群	方 勇	王 巍	王利明	王国刚	王建朗	邓纯东
史 丹	刘 伟	刘丹青	孙壮志	朱光磊	吴白乙	吴振武
张 翼	张车伟	张世贤	张宇燕	张伯里	张星星	张顺洪
李 平	李 林	李永全	李向阳	李国强	杨 光	杨 忠
陆建德	陈众议	陈泽宪	陈春声	卓新平	房 宁	罗卫东
郑秉文	赵天晓	赵剑英	高 洪	高培勇	曹卫东	曹宏举
黄 平	朝戈金	谢地坤	谢红星	谢寿光	谢维和	裴长洪
潘家华	冀祥德	魏后凯				

(二) 编辑部（按姓氏笔画排序）

主 任：张国春（兼）

副主任：刘丹华 曲建君 李晓琳 陈 颖 薛万里

成 员（按姓氏笔画排序）：

王 芳	王 琪	刘 杰	孙大伟	宋 娜	苑淑娅
姚冬梅	郝 丽	梅 枚	章 瑾		

序 言

博士后制度在我国落地生根已逾30年，已经成为国家人才体系建设中的重要一环。30多年来，博士后制度对推动我国人事人才体制机制改革、促进科技创新和经济社会发展发挥了重要的作用，也培养了一批国家急需的高层次创新型人才。

自1986年1月开始招收第一名博士后研究人员起，截至目前，国家已累计招收14万余名博士后研究人员，已经出站的博士后大多成为各领域的科研骨干和学术带头人。这其中，已有50余位博士后当选两院院士；众多博士后入选各类人才计划，其中，国家百千万人才工程年入选率达34.36%，国家杰出青年科学基金入选率平均达21.04%，教育部“长江学者”入选率平均达10%左右。

2015年底，国务院办公厅出台《关于改革完善博士后制度的意见》，要求各地各部门各设站单位按照党中央、国务院决策部署，牢固树立并切实贯彻创新、协调、绿色、开放、共享的发展理念，深入实施创新驱动发展战略和人才优先发展战略，完善体制机制，健全服务体系，推动博士后事业科学发展。这为我国博士后事业的进一步发展指明了方向，也为哲学社会科学领域博士后工作提出了新的研究方向。

习近平总书记在2016年5月17日全国哲学社会科学工作座谈

会上发表重要讲话指出：一个国家的发展水平，既取决于自然科学发展水平，也取决于哲学社会发展水平。一个没有发达的自然科学的国家不可能走在世界前列，一个没有繁荣的哲学社会科学的国家也不可能走在世界前列。坚持和发展中国特色社会主义，需要不断在实践和理论上进行探索、用发展着的理论指导发展着的实践。在这个过程中，哲学社会科学具有不可替代的重要地位，哲学社会科学工作者具有不可替代的重要作用。这是党和国家领导人对包括哲学社会科学博士后在内的所有哲学社会科学领域的研究者、工作者提出的殷切希望！

中国社会科学院是中央直属的国家哲学社会科学研究机构，在哲学社会科学博士后工作领域处于领军地位。为充分调动哲学社会科学博士后研究人员科研创新积极性，展示哲学社会科学领域博士后优秀成果，提高我国哲学社会科学发展整体水平，中国社会科学院和全国博士后管理委员会于2012年联合推出了《中国社会科学博士后文库》（以下简称《文库》），每年在全国范围内择优出版博士后成果。经过多年的发展，《文库》已经成为集中、系统、全面反映我国哲学社会科学博士后优秀成果的高端学术平台，学术影响力和社会影响力逐年提高。

下一步，做好哲学社会科学博士后工作，做好《文库》工作，要认真学习领会习近平总书记系列重要讲话精神，自觉肩负起新的时代使命，锐意创新、发奋进取。为此，需做到：

第一，始终坚持马克思主义的指导地位。哲学社会科学研究离不开正确的世界观、方法论的指导。习近平总书记深刻指出：坚持以马克思主义为指导，是当代中国哲学社会科学区别于其他哲学社会科学的根本标志，必须旗帜鲜明加以坚持。马克思主义揭示了事物的本质、内在联系及发展规律，是“伟大的认识工具”，是人们观察世界、分析问题的有力思想武器。马克思主义尽管诞生在一个半多世纪之前，但在当今时代，马克思主义与新的时代实践结合起

来，愈来愈显示出更加强大的生命力。哲学社会科学博士后研究人员应该更加自觉坚持马克思主义在科研工作中的指导地位，继续推进马克思主义中国化、时代化、大众化，继续发展 21 世纪马克思主义、当代中国马克思主义。要继续把《文库》建设成为马克思主义中国化最新理论成果的宣传、展示、交流的平台，为中国特色社会主义建设提供强有力的理论支撑。

第二，逐步树立智库意识和品牌意识。哲学社会科学肩负着回答时代命题、规划未来道路的使命。当前中央对哲学社会科学愈发重视，尤其是提出要发挥哲学社会科学在治国理政、提高改革决策水平、推进国家治理体系和治理能力现代化中的作用。从 2015 年开始，中央已启动了国家高端智库的建设，这对哲学社会科学博士后工作提出了更高的针对性要求，也为哲学社会科学博士后研究提供了更为广阔的应用空间。《文库》依托中国社会科学院，面向全国哲学社会科学领域博士后科研流动站、工作站的博士后征集优秀成果，入选出版的著作也代表了哲学社会科学博士后最高的学术研究水平。因此，要善于把中国社会科学院服务党和国家决策的大智库功能与《文库》的小智库功能结合起来，进而以智库意识推动品牌意识建设，最终树立《文库》的智库意识和品牌意识。

第三，积极推动中国特色哲学社会科学学术体系和话语体系建设。改革开放 30 多年来，我国在经济建设、政治建设、文化建设、社会建设、生态文明建设和党的建设各个领域都取得了举世瞩目的成就，比历史上任何时期都更接近中华民族伟大复兴的目标。但正如习近平总书记所指出的那样：在解读中国实践、构建中国理论上，我们应该最有发言权，但实际上我国哲学社会科学在国际上的声音还比较小，还处于有理说不出、说了传不开的境地。这里问题的实质，就是中国特色、中国特质的哲学社会科学学术体系和话语体系的缺失和建设问题。具有中国特色、中国特质的学术体系和话语体系必然是由具有中国特色、中国特质的概念、范畴和学科等组

成。这一切不是凭空想象得来的，而是在中国化的马克思主义指导下，在参考我们民族特质、历史智慧的基础上再创造出来的。在这一过程中，积极吸纳儒、释、道、墨、名、法、农、杂、兵等各家学说的精髓，无疑是保持中国特色、中国特质的重要保证。换言之，不能站在历史、文化虚无主义立场搞研究。要通过《文库》积极引导哲学社会科学博士后研究人员：一方面，要积极吸收古今中外各种学术资源，坚持古为今用、洋为中用。另一方面，要以中国自己的实践为研究定位，围绕中国自己的问题，坚持问题导向，努力探索具备中国特色、中国特质的概念、范畴与理论体系，在体现继承性和民族性，体现原创性和时代性，体现系统性和专业性方面，不断加强和深化中国特色学术体系和话语体系建设。

新形势下，我国哲学社会科学地位更加重要、任务更加繁重。衷心希望广大哲学社会科学博士后工作者和博士后们，以《文库》系列著作的出版为契机，以习近平总书记在全国哲学社会科学座谈会上的讲话为根本遵循，将自身的研究工作与时代的需求结合起来，将自身的研究工作与国家和人民的召唤结合起来，以深厚的学识修养赢得尊重，以高尚的人格魅力引领风气，在为祖国、为人民立德立功立言中，在实现中华民族伟大复兴中国梦征程中，成就自我、实现价值。

是为序。

王康

中国社会科学院副院长

中国社会科学院博士后管理委员会主任

2016年12月1日

摘 要

量刑公正对刑事审判至关重要，事关诉讼价值的实现，对于统一司法行为、提高司法公信力与司法权威，具有重大的现实意义。然而，在司法实践中，用一种具体的量刑方法对不同的刑种量刑，显然会造成不同程度的量刑失衡。

本书以德国学者马克思·韦伯提出的“理想类型”理论为切入点，系统考察各种量刑方法在司法实践中的表现。在此基础上，探讨“类型化”的量刑方法，并通过充分运用量刑方法在技术上的“类型化”，使法官在量刑时由直觉、感性、经验上升为科学、理性，从而促进量刑公正。

从理论层面上讲，量刑方法类型化是弥补量刑方法漏洞的理论基础。本书的研究是按照一定的标准对某一项事物进行分类总结，以此为相应救济途径的设计奠定实证基础。从司法实践的价值与意义上讲，量刑方法类型化是指引人们获得理性知识，以科学的方式描述如何对刑事被告人的行为科处刑罚的工作方法。其意义在于能对复杂的案情进行归纳、总结，从而便于人们理解与运用。

全书共分四章。

第一章为量刑方法类型化概述。长期以来，无论在学界还是实务界，关于量刑方法，多存在以下问题：第一，含糊、笼统，有时难以保障量刑公正，如司法实践中广泛运用的估堆量刑法；第二，只从宏观考虑，在实际量刑时不具有可操作性，如系统分析法；第三，使用起来非常复杂，必须既具有数学家的水平又具有法学家的水平才能使用，如数学量刑法。此外，虽然最高人民法院决定《关于常见犯罪的量刑指导意见》于2014年1月1日在全国范围内全面施行，但在之前的6年试行

中也出现了不少问题,如个案有突破法定最高刑的情形,基准刑与法定刑在有些情况下无法衔接等。故此,在本章中,笔者将着重分析上述各种量刑方法的特点、利弊,并论述量刑方法类型化对于我国量刑改革的理论价值与现实意义。

第二章为量刑方法类型化的理论探析。在本章中,笔者重点考察英美法系与大陆法系主要国家在量刑方法改革上的发展变化及量刑方法类型化的沿革,并探讨量刑方法类型化在我国的立法中的特点。同时,对量刑方法类型化的基本原则予以概括。

第三章为我国量刑方法类型化的现状。在本章中,笔者介绍各地法院试行最高人民法院制定的《人民法院量刑指导意见(试行)》过程中所取得的效果,并在此基础上详尽罗列存在的各种问题。同时,就下一步我国量刑改革过程中面临的分歧及调适作出分析,以此尝试为我国量刑方法类型化的完善指明方向。

第四章为我国量刑方法类型化的规范与完善。从法律思维的角度看,量刑是一个包含心理、认知、逻辑等多种因素的法律操作过程。在这一过程中,犯罪行为及其结果是影响刑事案件评价的重要因素,但行为的社会背景、时空条件和具体情状等社会性外在因素对刑罚裁量也具有重要的影响。可以说,任何一个影响刑事责任的因素都是一个变量,试图用一种具体的量刑方法去解决量刑公正问题,比较困难。因此,量刑方法改革的关键是量刑技术的进步。在现有的立法、司法制度和诉讼机制框架内,要想回应现实社会的司法需求,实现刑罚可接受性的司法目标,促进量刑公正,法官必须在遵循法律的同时,充分运用量刑方法类型化。在本章中,笔者将着重分析《人民法院量刑指导意见(试行)》在北京市甲区人民法院试行以来的主要犯罪案件的量刑结果,并就若干重点罪名量刑结果的产生过程予以分解,从而直观地呈现量刑方法的具体操作步骤。在此基础上,本书将就我国司法实践中常见犯罪的事实构成与常见量刑情节在量刑过程中对刑罚的具体影响展开分析,并提出量刑方法类型化在未来我国量刑改革中的完善举措。

关键词: 量刑方法; 类型化; 规范; 完善

Abstract

Justice of sentencing, which impacts the achievements of litigation values, is very important to criminal trial. It has great meanings for unifying the judicial activities, improving the public credibility of justice and judicial authority. In the judicial practice, however, using one specific sentencing method to apply different kinds of punishments, will make sentencing unbalanced to some extent.

This book, taking the theory of “Ideal Type” founded by the German scholar Max Webber as the breakthrough point, systematically examines the performances of all kinds of sentencing methods in the judicial practice. On the basis of the above, this book tries to discuss the typology of sentencing methods, and full application of the typology of sentencing methods in the technical level to make the judge sentences with from instinct, emotion and experience to science and reason, which will promote the justice of sentencing.

In the theoretical level, the typology of sentencing methods is the theoretical basis of making up the loophole of sentencing methods. In this book, the research classifies and summarizes some certain thing according to some standard, to establish empirical basis for the design of corresponding remedy approaches. In the level of the value and significance of judicial practice, the typology of sentencing methods is the way to guide people to obtain the reasonable knowledge, and to describe how to punish the criminal defendant with a scientific pattern. Its meaning is that it can induce and summarize the difficult

cases.

This book includes four chapters.

The first chapter is the overview of the typology of sentencing methods. In a long period, no matter in the academic or the practical field, there're many problems about sentencing methods. First, some methods were vague and general, which were hard to ensure the justice of sentencing, such as the method of estimating sentence which was diffusely used in the judicial practice. Second, macroscopically speaking, some methods were lack of operability, such as the method of systematically analyzing sentence. Third, some methods were so difficult that demanded the judge to be both a mathematician and a legal expert, such as the mathematic method of sentencing. Besides, although the "Guiding Opinions on Sentencing in the Common Crimes" was executed nationwide since January 1st 2014, there're also many problems during the six years of trial implementation of the Guiding Opinions, like breaking through the maximum statutory penalty in some case, etc. Therefore, in this chapter, the author focuses on analyzing the characters, advantages and disadvantages of the above sentencing methods, and discusses the theoretical value and practical significance of typology of sentencing methods.

The second chapter is the theoretical exploration on typology of sentencing methods. In this chapter, the author focuses on the developments of sentencing methods reforms and the histories of typology of sentencing methods in main countries of Anglo-American and Civil Law systems. Meanwhile, the author also summarizes the basic principles of the typology of sentencing methods.

The third chapter is the current situation of typology of sentencing methods in our country. In this chapter, the author introduces the effects of trying the Supreme People's Court's "Guiding Opinions on Sentencing by People's Courts (Pilot)" by different people's courts in our country, and displays the various problems in the process of Trial Implementation. Meanwhile, the author analyzes the divergence and

adjustment in the next step of sentencing reform to point the way of typology of sentencing methods in our country.

The fourth chapter is the regulations and improvements on typology of sentencing methods. From the angle of legal thought, sentencing is a legal process including psychology, recognition, logistics and other factors. In this process, the activity and result of the crime are important factors influencing the evaluation of criminal cases. Meanwhile, the social background of the activity, the circumstance of time and location, the specific situation of the activity and other social factors also had large influences on the sentencing. In another word, any factor, influencing the criminal responsibility, is a variable quantity. It is hard for us to solve the issue of the justice of sentencing through one specific method. Therefore, the key of the reform of sentencing methods is the technical progress of sentencing. In the frame of current legislation, judicial system and litigation system, if we want to reflect the judicial demand from the society, to fulfill the judicial goal of achieving the acceptability of criminal punishments and promote the justice of sentencing, the judge must follow the law and fully apply the typology of sentencing methods. In this chapter, the author focuses on analyzing the sentencing results of main crimes with trying the Supreme People's Court's "Guiding Opinions on Sentencing by People's Courts (Pilot)" in a district people's court in Beijing, and decomposes the process of sentencing for several important crimes to show the specific steps of sentencing methods. On the basis of the above, this book analyzes the specific influences of constitution of facts in common crimes and common sentencing circumstances on the criminal punishments in the sentencing process, and proposes the improvement measures of typology of sentencing methods in the future of sentencing reform in our country.

Keywords: Sentencing method; Typology; Regulation; Improvement

目 录

引 言	1
第一章 量刑方法类型化概述	4
第一节 量刑方法概述	5
一 量刑概述	5
二 量刑方法的概念	9
三 量刑方法的分类	13
第二节 量刑方法类型化之解析	25
一 类型化概述	26
二 量刑方法类型化的理论价值	28
三 量刑方法类型化的现实意义	30
第二章 量刑方法类型化的理论探析	31
第一节 量刑方法类型化的沿革	31
一 英美法系主要国家量刑方法类型化考察	31
二 大陆法系主要国家量刑方法类型化考察	35
三 我国量刑方法类型化考察	37
第二节 量刑方法类型化的原则	40
一 合法性原则	41
二 量刑均衡原则	42
三 普遍公正与个案公正相协调原则	43
第三章 我国量刑方法类型化的现状	45
第一节 量刑方法类型化的表现	45
一 量刑方法类型化的司法确认	46

二 量刑方法类型化的司法效果	48
第二节 量刑方法类型化面临的分歧与调适	58
一 量刑方法类型化面临的分歧	59
二 量刑方法类型化的调适	61
第四章 我国量刑方法类型化的规范与完善	67
第一节 常见犯罪量刑方法类型化的规范	67
一 侵犯财产罪量刑方法类型化的规范	68
二 侵犯公民人身权利罪量刑方法类型化的规范	78
三 妨害社会管理秩序罪量刑方法类型化的规范	82
第二节 常见量刑情节裁量类型化的规范	90
一 法定情节裁量类型化的规范	90
二 酌定情节裁量类型化的规范	103
第三节 量刑方法类型化的完善	105
附录1 人民法院量刑指导意见（试行）	111
附录2 人民法院量刑程序指导意见（试行）	122
附录3 我国现行常用量刑程序	124
附录4 美国量刑听证会的典型流程	129
附录5 英国量刑程序的具体阶段	130
参考文献	136
索引	142
专家推荐表1	144
专家推荐表2	146

Contents

Introduction	1
Chapter One Overview of the Typology of Sentencing Methods	4
I Overview of Sentencing Methods	5
i Overview of Sentencing	5
ii The Idea of Sentencing Methods	9
iii The Classification of Sentencing Methods	13
II Analysis on Typology of Sentencing Methods	25
i Overview of Typology	26
ii Value of Typology of Sentencing Methods	28
iii The Practical Significance of Typology of Sentencing Methods	30
Chapter Two Theoretical Exploration on Typology of Sentencing Methods	31
I The Historical Development of Typology of Sentencing Methods	31
i An Examination of Typology of Sentencing Methods in Major Countries of Anglo-American Law System	31
ii An Examination of Typology of Sentencing Methods in Major Countries of Civil Law System	35
iii An Examination of Typology of Sentencing Methods in China	37

II The Principles of Typology of Sentencing Methods	40
i The Principle of Legality	41
ii The Principle of Balance in Sentencing	42
iii The Principles of Coordinating between General Justice and Individual Justice	43
 Chapter Three The Current Situation of Typology of Sentencing Methods in Our Country	45
I The Manifestation of Typology of Sentencing Methods	45
i The Judicial Confirmation of Typology of Sentencing Methods	46
ii The Judicial Effect of Typology of Sentencing Methods	48
II The Divergence and Adjustment for Typology of Sentencing Methods	58
i The Divergence for Typology of Sentencing Methods	59
ii The Adjustment for Typology of Sentencing Methods	61
 Chapter Four The Regulations and Improvements on Typology of Sentencing Methods	67
I The Regulations on Typology of Sentencing Methods for Common Crimes	67
i The Regulations on Typology of Sentencing Methods for Crimes of Infringing Property	68
ii The Regulations on Typology of Sentencing Methods for Crimes of Infringing the Personal Rights	78
iii The Regulations on Typology of Sentencing Methods for Crimes of Impairing the Management of Social Order	82
II Typological Regulations on Determining Common Sentencing Circumstances	90
i The Typological Regulations on Legal Circumstances	90