



国家出版基金资助项目

国家出版基金项目  
NATIONAL PUBLISHING FUND PROJECT

中国刑事法制建设丛书·刑法系列 总主编 陈国庆 孙茂利

# 中国规范量刑指引

ZHONG GUO GUI FAN LIANG XING ZHI YIN

汤建国 吴晓蓉 编著



中国人民公安大学出版社

PDG

责任编辑 曹海滨  
文字编辑 聂颖  
装帧设计 金色天承

ISBN 978-7-5653-0364-7



定价：58.00元



国家出版基金资助项目

中国刑事法制建设丛书·刑法系列 总主编 陈国庆 孙茂利

# 中国规范量刑指引

汤建国 吴晓蓉 编著

中国人民公安大学出版社  
·北京·

PDG

**图书在版编目 (CIP) 数据**

中国规范量刑指引 / 汤建国, 吴晓蓉编著. —北京: 中国人民公安大学出版社, 2011.3

(中国刑事法制建设丛书 / 陈国庆, 孙茂利主编. 刑法系列)

国家出版基金资助项目

ISBN 978 - 7 - 5653 - 0364 - 7

I. ①中… II. ①汤…②吴… III. ①量刑 - 研究 - 中国 IV. ①D924.134

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2011) 第 034519 号

中国刑事法制建设丛书·刑法系列 总主编 陈国庆 孙茂利

**中国规范量刑指引**

汤建国 吴晓蓉 编著

出版发行: 中国人民公安大学出版社

地 址: 北京市西城区木樨地南里

邮政编码: 100038

经 销: 新华书店

印 刷: 北京兴华昌盛印刷有限公司

版 次: 2011 年 3 月第 1 版

印 次: 2011 年 3 月第 1 次

印 张: 20.75

开 本: 787 毫米 × 1092 毫米 1/16

字 数: 407 千字

书 号: ISBN 978 - 7 - 5653 - 0364 - 7

定 价: 58.00 元

网 址: [www.cppsups.com.cn](http://www.cppsups.com.cn) [www.porclub.com.cn](http://www.porclub.com.cn)

电子邮箱: [zbs@cppsup.com](mailto:zbs@cppsup.com) [zbs@cpps.edu.cn](mailto:zbs@cpps.edu.cn)

营销中心电话: 010 - 83903254

读者服务部电话 (门市): 010 - 83903257

警官读者俱乐部电话 (网购、邮购): 010 - 83903253

公安业务分社电话: 010 - 83905641

本社图书出现印装质量问题, 由本社负责退换

版权所有 侵权必究

本书咨询电话: (010) 63485228 63453145

## 前 言

量刑规范化改革，是中国刑事法制发展进程中的一件大事！

长期以来，人民法院的量刑活动表现为合议庭、审判委员会关起门来进行秘密评议、判断。此做法虽然依法有据、结果公正，但一方面，由于程序不公开、主观性强、庭审各方不能参与，量刑结果的公正被过程的秘密、决断的主观、参与的缺失所遮掩；另一方面，法律的缺失也导致法官没有一套科学、系统、规范的量刑方法和制度，造成了一些案件量刑不均衡，特别是量刑不公问题，使得人们对量刑活动整体产生怀疑甚至指责。

从2003年开始，江苏省姜堰市人民法院开始探索量刑改革。2007年最高人民法院确定六家中级和基层人民法院开展量刑规范化试点工作，中央确定“规范裁量权，将量刑纳入法庭审理程序”（简称量刑规范化改革）为司法改革项目。2009年，最高人民法院将量刑规范化改革确定为“人民法院三五改革纲要”的重要内容；经中央批准，最高人民法院决定从2009年6月1日起在全国法院开展量刑规范化试点工作，各高级人民法院在辖区范围内确定了一个中级人民法院和三个基层人民法院为试点法院。2010年7月，中央政法委员会听取了最高人民法院关于量刑规范化改革进展情况汇报，讨论并原则通过了《人民法院量刑指导意见（试行）》以及最高人民法院、最高人民检察院、公安部、国家安全部、司法部《关于规范量刑程序若干问题的意见（试行）》，并同意从2010年10月1日起在全国法院全面试行。量刑规范化改革的大幕由此完全拉开。

回望姜堰市人民法院八年改革历程，量刑规范化改革凸显出三方

面的重大意义：

意义一：规范量刑提升了刑事审判的法律效果。规范量刑以后，保证了量刑的相对均衡，提高了刑事案件审判质量；提升了刑事法官的司法能力，刑事法官在量刑问题上更加超脱，将更多的精力放到了疑难案件的事实认定、定性把握及庭审驾驭能力的提高上；促进了量刑程序的规范化。

意义二：规范量刑彰显了刑事审判的社会效果。规范量刑增强了刑事审判对侦查、起诉工作的导向性，提高了社会各界对量刑结果的认同度，为内外部监督提供了尺度依据；在刑事审判领域以外，发挥了对其他执法部门规范执法行为的影响力。

意义三：量刑规范化改革掀起了刑罚理论界、实务界研究量刑问题的热潮，拓宽并加深了量刑问题研究的广度和深度，对于刑事立法的完善起到了促进作用。

回望姜堰市人民法院八年改革历程，量刑规范化改革收获了六大成果：

成果一：总结量刑步骤和方法，建立科学量刑体系。该院制定的《量刑指导意见》规定了“选定法定刑幅度——确定基准刑——提取量刑情节——计算拟定宣告刑——确定宣告刑”的五步量刑方法。

成果二：完善基准刑概念，破解量刑基准确定难题。《量刑指导意见》明确了基准刑、量刑基准的概念内涵，提出基准刑是量刑基准和量刑尺度相加的结果，并总结出了量刑基准设定的一般规律。

成果三：明确量刑情节概念，揭示了量刑比率设置方法，找出了量刑情节作用于基准刑的计算方法。《量刑指导意见》对量刑情节比率大小，运用刑法理论进行评价，并通过比较及法官经验获得；多种量刑情节并存时，采用同向相加、逆向相减的方法确定调节比率。

成果四：规范财产刑的基准刑、宣告刑确定方法。《量刑指导意见》根据本地社会经济发展状况，将《刑法》中的财产刑幅度进行细化，明确了量刑情节对财产刑的影响力以及财产刑与自由刑适度置换等。

成果五：规范缓刑适用积极、限制条件。缓刑适用是基层人民法院刑事审判中的热点。《量刑指导意见》在总则中列举了缓刑适用限制的共性情形，分则中根据个罪的特点又分别作出特别性规定。

成果六：破解规范量刑与法官自由裁量权之间的矛盾。《量刑指导意见》对法定量刑情节、常见酌定量刑情节以外的反映具体个案社会危害性、人身危险性的其他量刑情节，规定统一由法官通过自由裁量权修正量刑，体现个案差异，保证量刑公平、公正。

回望姜堰市人民法院八年改革历程，量刑规范化改革必须澄清四大认识上的误区：

误区一：量刑规范化改革是自我否定。不！量刑规范化改革是实践经验的总结、提炼，有利于更好地指导量刑实践，实现量刑的公正和均衡，实现公平正义。

误区二：量刑规范化改革是为了限制法官的裁量权。不！量刑规范化改革是为了规范法官的裁量权，保障法官依法享有自由裁量权。

误区三：量刑规范化是简单的数学运算。不！定性分析与定量分析相结合贯穿量刑的整个过程和各个环节，需要法官运用专业知识准确适用法律来裁量。

误区四：量刑规范化改革是电脑量刑。不！法官永远是量刑的主体，电脑只是现代化办案的工具，法官借助它提高办案效率。

量刑规范化改革到底是个什么样子？最高人民法院副院长张军在全国法院量刑规范化改革工作会议上予以了明晰描绘：量刑规范化改革，量刑的依据更加细化了；量刑的过程纳入法庭审理程序，完全公开了；量刑幅度的把握，诉讼各方都有了参与感，诉讼更加民主了；量刑事裁判权的行使明显受到了实体规范和程序规范的制约，法官主观随意的可能性大大降低了。与过去的量刑模式比较，量刑公正被社会公众直观看到了，被参与诉讼各方直接感受到了，被案件当事人亲身体会到了，从而大大增强了司法公信力和司法权威。

本书旨在对中国量刑规范化改革进行指引。近几年来，江苏省姜堰市人民法院在理论和实践相结合的基础上对量刑规范化进行先行探

索，取得了一定的研究成果，本书即为阶段性成果之一。本书不仅全面介绍了该院在量刑规范化方面的理论与实践成果，对量刑理论的深入研究具有一定的借鉴意义，还针对改革试点过程中的热点问题进行了解析，对最高人民法院确定的试点罪名、非试点罪名，选择典型案例进行了量刑说明，具有很强的实务性，有助于刑事法官、检察官、侦查人员、辩护人快速掌握量刑改革的实体和程序要求。

作者期待在量刑规范化改革的道路上与各位同仁携手前进！

作 者

2011年2月





## 目 录

<b>第一章 量刑规范化改革</b> .....	( 1 )
<b>第一节 量刑规范化改革概述</b> .....	( 1 )
一、我国量刑制度的现状及原因分析 .....	( 1 )
二、量刑规范化改革的内涵 .....	( 3 )
三、量刑规范化改革的指导思想和原则 .....	( 4 )
四、量刑规范化改革的意义 .....	( 5 )
<b>第二节 量刑规范化改革的现有模式及试行中         存在的问题</b> .....	( 7 )
一、江苏省高级人民法院量刑改革模式 .....	( 8 )
二、淄川区人民法院量刑改革模式 .....	( 10 )
三、全国试行过程中存在的突出问题 .....	( 12 )
<b>第三节 量刑规范化改革构想</b> .....	( 13 )
一、中国特色量刑体系的职能配置 .....	( 13 )
二、规范量刑需要统一的几个问题 .....	( 14 )
<b>第二章 《量刑指导意见》总则要点解读</b> .....	( 18 )
<b>第一节 一般原则和规则</b> .....	( 18 )
第一条 [量刑的事实依据] .....	( 18 )
第二条 [量刑的规范依据] .....	( 19 )
第三条 [量刑均衡原则] .....	( 20 )
第四条 [量刑重处规则] .....	( 20 )

第五条	[量刑轻处规则]	(21)
第六条	[轻处限定规则]	(22)
第七条	[免处适用规则]	(22)
第八条	[自由裁量权规则]	(23)
第九条	[先例参照规则]	(25)
第十条	[冲突规则]	(26)
第二节	量刑方法与步骤	(26)
第十一条	[量刑步骤]	(26)
第十二条	[基准刑]	(28)
第十三条	[量刑基准]	(29)
第十四条	[量刑尺度确定]	(31)
第十五条	[量刑情节比率]	(32)
第十六条	[量刑情节比率适用方法]	(33)
第十七条	[多次犯罪量刑方法特别规定]	(35)
第十八条	[拟定宣告刑]	(37)
第十九条	[确定宣告刑]	(38)
第三节	量刑基准、量刑尺度设定的一般规定	(38)
第二十条	[量刑基准设定]	(38)
第二十一条	[量刑尺度设定]	(39)
第二十二条	[数额型犯罪量刑基准、量刑尺度的确定]	(39)
第二十三条	[非数额型犯罪量刑基准、量刑尺度确定]	(39)
第二十四条	[复杂客体犯罪量刑基准、量刑尺度确定]	(39)
第四节	量刑情节	(42)
第二十五条	[量刑情节]	(42)
第二十六条	[法定量刑情节]	(44)
第二十七条	[酌定量刑情节]	(45)

第五节 量刑情节比率	(46)
第二十八条 [量刑情节比率设定]	(46)
第二十九条 [未成年人犯罪]	(48)
第三十条 [精神病人犯罪]	(49)
第三十一条 [聋哑、盲人犯罪]	(50)
第三十二条 [犯罪预备]	(51)
第三十三条 [犯罪未遂]	(52)
第三十四条 [犯罪中止]	(53)
第三十五条 [防卫过当]	(54)
第三十六条 [共同犯罪]	(55)
第三十七条 [累犯]	(57)
第三十八条 [自首或立功]	(59)
第三十九条 [酌定量刑情节]	(63)
第六节 剥夺政治权利	(68)
第四十条 [剥夺政治权利附加适用规则]	(68)
第七节 财产刑	(69)
一、财产刑的刑罚基础及立法现状	(69)
二、财产刑适用的不平衡及其原因分析	(69)
三、规范财产刑量刑的科学理念及指导思想	(70)
四、财产刑规范量刑方法	(71)
五、财产刑规范过程中的争议问题	(74)
第八节 数罪并罚	(75)
第四十九条 [数罪并罚适用规则]	(75)
第九节 缓刑的适用规则	(77)
一、缓刑适用现状	(77)
二、缓刑适用现状的原因分析	(77)

三、缓刑裁量实质要件分析 .....	( 78 )
四、规范缓刑裁量的总体模式 .....	( 82 )
第十节 其 他 .....	( 85 )
第五十二条 [轻处、重处规则] .....	( 85 )
第五十三条 [规则说明] .....	( 86 )
第三章 《量刑指导意见》分则要点解读 .....	( 87 )
第一节 故意伤害罪量刑方法理解与适用 .....	( 87 )
【内容概要】 .....	( 87 )
【法律、司法解释及相关规定链接】 .....	( 87 )
【理解与适用】 .....	( 89 )
一、确定量刑基准 .....	( 89 )
二、确定基准刑 .....	( 92 )
三、调节基准刑的个罪情节 .....	( 94 )
四、实践中需要注意的问题 .....	( 97 )
五、缓刑适用限制 .....	( 98 )
【典型案例】 .....	( 98 )
刘某某故意伤害案 .....	( 98 )
第二节 强奸罪量刑方法理解与适用 .....	( 101 )
【内容概要】 .....	( 101 )
【法律、司法解释及相关规定链接】 .....	( 101 )
【理解与适用】 .....	( 102 )
一、确定量刑基准 .....	( 102 )
二、确定基准刑 .....	( 105 )
三、调节基准刑的个罪情节 .....	( 107 )
四、缓刑适用限制 .....	( 108 )
【典型案例】 .....	( 108 )

案例一：平某某强奸案 .....	(108)
案例二：秦某强奸案 .....	(110)
案例三：于某某强奸（未遂）案 .....	(111)
第三节 抢劫罪量刑方法理解与适用 .....	(113)
【内容概要】 .....	(113)
【法律、司法解释及相关规定链接】 .....	(113)
【理解与适用】 .....	(116)
一、确定量刑基准 .....	(116)
二、确定基准刑 .....	(119)
三、调节基准刑的个罪情节 .....	(121)
四、实践中需要注意的问题 .....	(121)
【典型案例】 .....	(123)
叶某某、吴某某抢劫案 .....	(123)
第四节 盗窃罪量刑方法理解与适用 .....	(125)
【内容概要】 .....	(125)
【法律、司法解释及相关规定链接】 .....	(126)
【理解与适用】 .....	(129)
一、确定量刑基准 .....	(129)
二、确定基准刑 .....	(133)
三、调节基准刑的个罪情节 .....	(135)
四、实践中需要注意的问题 .....	(136)
五、缓刑适用限制 .....	(137)
【典型案例】 .....	(137)
案例一：董某某、林某某等盗窃案 .....	(137)
案例二：张某某、朱某某盗窃案 .....	(141)
案例三：钱某某盗窃案 .....	(143)

第五节 抢夺罪量刑方法理解与适用 .....	(145)
【内容概要】 .....	(145)
【法律、司法解释及相关规定链接】 .....	(145)
【理解与适用】 .....	(147)
一、确定量刑基准 .....	(147)
二、确定基准刑 .....	(149)
三、调节基准刑的个罪情节 .....	(151)
四、实践中需要注意的问题 .....	(152)
五、缓刑适用限制 .....	(152)
【典型案例】 .....	(152)
案例一：陈某抢夺案 .....	(152)
案例二：王某、刘某抢夺案 .....	(154)
第四章 试点过程中的实践问题思考 .....	(157)
第一节 实体问题 .....	(157)
一、量刑基准、量刑尺度、量刑情节比率应当规范到幅度 还是点，自由裁量权应当如何运用？ .....	(157)
二、基本犯罪事实与量刑情节事实如何界定，犯罪手段、 犯罪次数是否应当作为基本犯罪事实认定？ .....	(159)
三、基准刑是否可以突破法定刑幅度？ .....	(160)
四、量刑情节适用顺序是否应当有所区别？ .....	(161)
五、同情节不同刑罚问题如何解决？ .....	(163)
六、多次犯罪，各次犯罪中的量刑情节如何适用？ .....	(164)
七、应当或可以从轻、减轻处罚情节在实践中如何适用？ .....	(165)
八、应当型情节是否需要在确定宣告刑时特别体现？ .....	(166)
九、多个从轻、减轻处罚情节并存时，从轻幅度过高， 甚至超过100%的，如何量刑？ .....	(166)
十、拟定宣告刑低于被告人实际羁押刑期的，如何处理？ .....	(167)

十一、未成年人犯罪是否需要单独设置量刑基准? .....	(168)
十二、酌定量刑情节应当如何提取和运用? .....	(169)
十三、如何看待部分法院试点后出现的量刑偏轻现象? .....	(169)
十四、非试点罪名的量刑如何操作? .....	(170)
十五、特殊案件为何难以通过规范量刑实现量刑平衡? .....	(170)
十六、量刑规范化改革中法官如何行使自由裁量权? .....	(171)
<b>第二节 程序问题</b> .....	(172)
一、量刑情节的举证责任分配、证明标准如何确定? .....	(172)
二、量刑程序如何体现相对独立又避免增加工作量? .....	(172)
三、简易程序中如何开展量刑程序? .....	(173)
四、法律文书如何体现量刑说理? .....	(173)
五、量刑规范化对审查起诉工作带来什么影响? .....	(173)
六、规范量刑过程中检察机关的角色如何定位? .....	(174)
七、量刑建议的具体内容如何把握? .....	(175)
八、量刑建议的提起阶段和形式如何把握? .....	(176)
九、量刑建议对法官裁判有何影响? .....	(177)
<b>第三节 配套机制问题</b> .....	(178)
一、相关协作部门的配合问题如何解决? .....	(178)
二、如何看待审判效率、一庭结案率下降问题? .....	(178)
三、如何实现试点文本的本省化、本地化? .....	(178)
四、量刑规范化对公安机关侦查工作带来哪些影响? .....	(179)
五、辩护人在量刑规范化中的价值如何体现? .....	(179)
<b>第五章 典型案例选编</b> .....	(181)
<b>第一节 实体案例选编</b> .....	(181)
案例一：汪某交通肇事案 .....	(181)
案例二：陈某强抢劫案 .....	(183)

案例三：陈某军诈骗案 .....	(185)
案例四：沈某宝寻衅滋事案 .....	(186)
案例五：李某平贩卖毒品案 .....	(188)
案例六：陈某仕非法吸收公众存款案 .....	(190)
案例七：徐某英非法经营（烟草制品）案 .....	(192)
案例八：郑某某受贿案 .....	(195)
案例九：王某松挪用公款案 .....	(197)
案例十：赵某某、张某某窝藏案 .....	(199)
第二节 程序案例选编 .....	(202)
案例一：陈某盗窃案量刑程序分析 .....	(202)
案例二：丁某某寻衅滋事案 ——“被告人认罪案件”庭审程序 .....	(206)
案例三：何某某贩卖毒品案 ——普通程序案件如何体现量刑程序 .....	(215)
附 录 .....	(227)
一、最高人民法院量刑规范化试行文件 .....	(227)
人民法院量刑指导意见（试行） （2010年9月13日最高人民法院法发〔2010〕36号印发） .....	(227)
最高人民法院 最高人民检察院 公安部 国家安全部 司法部关于规范量刑程序若干问题的意见（试行） （2010年9月13日 法发〔2010〕35号印发） .....	(235)
二、姜堰市人民法院量刑规范化文件 .....	(237)
姜堰市人民法院《量刑指导意见》修改完善历程 .....	(237)
姜堰市人民法院刑事审判管理规范（试行）（节录） （2003年3月7日姜堰市人民法院审判委员会讨论通过 2003年7月31日修正） .....	(243)



姜堰市人民法院刑事审判管理规范（节录） （2003年3月7日姜堰市人民法院审判委员会讨论通过 2003年11月30日修正）	（247）
姜堰市人民法院规范量刑指导意见（节录） （2003年3月7日姜堰市人民法院审判委员会讨论通过 2004年9月24日修正）	（253）
《规范量刑指导意见》修正案（一） （2005年12月6日姜堰市人民法院审判委员会讨论通过）	（261）
《规范量刑指导意见》修正案（二） （2007年3月16日姜堰市人民法院审判委员会讨论通过）	（263）
姜堰市人民法院量刑指导意见 （2003年3月7日姜堰市人民法院审判委员会讨论通过 2010年6月5日修订）	（264）
姜堰市人民法院 姜堰市人民检察院 姜堰市司法局 量刑程序指导意见（试行） （2008年6月10日 姜法〔2008〕31号）	（300）
三、姜堰市人民法院量刑改革大事记	（303）
（一）量刑改革思路的形成	（303）
（二）量刑改革大事记	（305）
后 记	（ 1 ）