

第九章 刑罚的裁量 PDF转换可能丢失图片或格式，建议阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/482/2021_2022__E7_AC_AC_E4_B9_9D_E7_AB_A0__c36_482303.htm

一、量刑情节（分法定情节与酌定情节两种）二、刑法中的法定量刑情节的具体规定：《法定量刑情节的具体规定》试题解析

1. 某国来华人员阿某在中国境内犯罪。法院审理此案时，根据此案的特殊情况，认为阿某虽不具有刑法规定的减轻处罚情节，但判处法定最低刑仍嫌过重。经下列哪一级法院核准可以在法定刑以下判处刑罚？[1997年单选] A. 基层人民法院 B. 中级人民法院 C. 高级人民法院 D. 最高人民法院

答案为：D 本题考法外减轻处罚，参见本书量刑情节表格或刑法第63条。2. 按照刑法规定，既可从轻处罚，又可减轻处罚的犯罪有

：[1995年多选] A. 教唆他人犯罪，但被教唆的人没有犯被教唆的罪 B. 中止犯罪 C. 防卫过当 D. 犯罪未遂 答案为：A D

3. 具有下列选项哪些情形，人民法院可以对犯罪人免除处罚？[1995年多选] A. 行贿人在被追诉前主动交待行贿行为的 B.

由于不能预见或不能抗拒的原因造成损害结果的 C. 在共同犯罪中起次要或者辅助作用的犯罪分子 D. 又聋又哑的人

或者盲人犯罪 答案为：A D 二、累犯、自首和立功 累犯，是指因犯罪而受过一定的刑罚处罚，在刑罚执行完毕或者赦免以后，在法定期限内又犯一定之罪的罪犯。

自首，是指犯罪以后自动投案，如实供述自己罪行的行为，或者被采取强制措施

的犯罪嫌疑人、被告人和正在服刑的罪犯，如实供述司法机关还未掌握的本人其他罪行的行为。立功，是指犯罪分子揭发他人的犯罪行为，查证属实的，或者提供重要线索，

从而得以侦破其他案件的行为。《累犯、自首和立功》试题解析 1. 以下哪些被告人构成累犯？[2002年多选] A. 某甲犯盗窃罪被判有期徒刑，刑罚执行完毕后第4年又犯强奸罪 B. 某乙犯间谍罪被判有期徒刑，刑罚执行完毕后第2年又犯抢劫罪 C. 某丙犯传染病菌种、毒种扩散罪被判有期徒刑，刑罚执行完毕后第3年又犯故意杀人罪 D. 某丁犯故意伤害罪被判有期徒刑10年，执行6年后获得假释，假释后的第7年又犯诈骗罪

答案为：A B 一般累犯成立的条件是：前罪与后罪都必须是故意犯罪。前罪被判处有期徒刑以上刑罚，后罪应当判处有期徒刑以上刑罚。后罪发生的时间，必须在前罪所判处的刑罚执行完毕或赦免以后的5年之内。刑法第331条规定的传染病菌种、毒种扩散罪是过失犯罪。注：诈骗罪有可能判处有期徒刑以下刑罚。

2. 黄某（19周岁）和赵某（17周岁）合伙盗窃邻村王某家的耕牛，黄某在门外望风，赵某进牛棚牵牛，由于赵某不小心弄出响声，被王某发现，黄某听到王某的吆喝声，不顾等赵某即逃走，王某手持木棍紧追赵某，赵某为了逃避王某的抓捕，掏出随身携带的水果刀朝王某身上捅了一刀后逃走。黄某逃到村头刚好遇见巡逻的民警。民警见黄某形迹可疑即将其带回问话，黄某如实将其和赵某合谋盗窃的情况向民警作了交代。关于本案，下列哪些说法是正确的？[2002年多选] A. 黄某的行为构成盗窃罪 B. 对黄某应当认定为自首 C. 赵某的行为构成抢劫罪 D. 对赵某应当从轻或者减轻处罚

答案为：A B C D 黄某的行为构成盗窃罪共犯。自首是指犯罪以后自动投案，如实供述自己的罪行的行为。罪行尚未被司法机关发觉，仅因形迹可疑，被有关组织查询或者司法机关盘问、教育后，主动交代自己的

罪行的，也视为主动投案。依《刑法》第269条的规定，犯盗窃、诈骗、抢夺罪，为窝藏赃物、抗拒抓捕或者毁灭罪证而当场使用暴力或以暴力相威胁的，以抢劫罪的规定定罪处罚。注：赵某未满18周岁，应当从轻或者减轻处罚。

3. 余某犯罪后自动到公安机关投案，并如实供述了自己的罪行，对余某依法应如何量刑？[1997年多选] A. 应当从轻或者减轻处罚 B. 可以从轻或者减轻处罚 C. 如果犯罪较轻，应当免除处罚 D. 如果犯罪较轻，可以免除处罚

答案为：BD 余某的行为属于一般自首，参见上表或刑法第67条，另注意“应当”与“可以”两个用词的不同之处。

4. 甲因盗窃罪被捕，在侦查人员对其审讯期间，他又交待了自己与李某合伙诈骗4万元的犯罪事实，并提供了李某可能隐匿的地点，根据这一线索，侦查机关顺利将李某追捕归案。对甲盗窃罪的处罚，下列哪一项是正确的？[2000年、2003年单选] A. 应当减轻或者免除处罚 B. 应当从轻或者减轻处罚 C. 可以从轻或者减轻处罚 D. 可以减轻或者免除处罚

答案为：C 某甲的行为属于一般立功，在共同犯罪的情况下，共同犯罪人之一自动投案，供述同案共犯与自己同案的罪行，属于自首的如实供述，不属于检举、揭发他人罪行的立功表现，不存在立功问题。如果揭发的是同案犯和自己不同案罪行，是检举、揭发他人罪行，如果查证属实的属于立功表现。但是，协助抓获同案犯的，属于立功表现之一。

5. 某检察机关在查处一贪污案时，找证人王某了解情况。谈话结束时，侦查人员顺便问：你自己有无问题需要说清楚？王某一时语塞，侦查人员见状便予以政策教育，王某遂交待了自己受贿5万元的犯罪事实，并提供了本单位领导李某受贿的线索。经反贪污贿赂局侦查，侦破了李

某受贿60余万元的特大案件，根据刑法规定，对王某受贿罪量刑时应如何处理？[1999年单选] A．应当从轻或者减轻处罚 B．应当减轻或者免除处罚 C．可以减轻或者免除处罚 D．可以从轻或者减轻处罚 答案为：B 王某的行为属于自首又有重大立功，参见上表或刑法第68条。

6．王某因犯盗窃罪被判处有期徒刑，执行完毕后第四年，再次犯盗窃罪被人民法院判处二年零九个月有期徒刑。人民法院不能对王某适用下列哪些制度？[2003年多选] A.减刑 B.缓刑 C.假释 D.保外就医 答案为：BC 依刑法第74条、第81条，王某构成累犯，因此不适用缓刑和假释。

三、数罪并罚

1．下列关于数罪并罚的做法与说法，哪些是错误的？[2002年多选] A．甲犯A、B罪，分别被判处有期徒刑14年和7年，法院决定合并执行18年。甲执行8年后，又犯C罪，被判处有期徒刑5年。对此，法院应在14年以上20年以下有期徒刑的范围内决定合并执行的刑期，然后，减去已经执行的8年刑期 B．乙犯A、B罪，分别被判处有期徒刑14年和11年，法院决定合并执行20年；在执行2年以后，法院发现乙在判决宣告以前还有没有判决的C罪，并就C罪判处有期徒刑5年。这样，乙实际执行的有期徒刑必然超过20年 C．丙犯A、B罪，分别被法院判处14年和11年，法院决定合并执行20年；在执行2年后，丙又犯C罪，法院就C罪判处有期徒刑5年，由于数罪并罚时有期徒刑不得超过20年，故丙实际上不可能执行C罪的刑罚 D．丁在判决宣告以前犯有A、B、C、D四罪，但法院只判决A罪8年有期徒刑、B罪12年有期徒刑，决定合并执行18年有期徒刑，执行5年后发现C罪与D罪，法院判决处C罪5年有期徒刑，D罪7年有期徒刑。此次并罚的“数刑中的最高刑期”应是18年，而不是12年 答案

为：A B C 依《刑法》第69条规定，判决宣告以前一人犯数罪的，除判处死刑和无期徒刑的以外，应当在总和刑期以下，数刑中最高刑期以上，酌情决定执行的刑期……。第70条规定，判决宣告以后，刑罚执行完毕以前，发现被判刑的犯罪分子在判决宣告以前还有其他罪没有判决的，应当“先并后减”。第71条规定，判决宣告以后，刑罚执行完毕以前，被判刑的犯罪分子又犯罪的，应当“先减后并”。D项说法正确，故不选。

2. 对于判决宣告以后，刑罚还没有执行完毕以前，被判刑的犯罪分子又犯新罪的，在量刑时应当实行（ ）。[1995年单选] A. 吸收原则 B. 相加原则 C. 先减后并原则 D. 先并后减原则 答案为：C

3. 施某犯贪污罪，被判无期徒刑。服刑12年后，因表现良好而获假释，在假释考验期内的第6年，施某故意致人重伤，被判刑9年。根据刑法规定，对施某应撤销假释，按数罪并罚的规定处理，对施某应适用何种刑罚幅度或刑种？[1999年单选] A. 应在9年以上20年以下有期徒刑幅度内决定执行的刑期 B. 应在9年以上15年以下有期徒刑幅度内决定执行的刑期 C. 应在12年以上20年以下有期徒刑幅度内决定执行的刑期 D. 应决定执行无期徒刑 答案为：D

施某被假释前被判无期徒刑，撤销假释后，前罪没有执行的刑罚仍是无期徒刑与后罪的9年有期徒刑依刑法第69条数罪并罚，根据吸收原则，应执行无期徒刑，其他主刑不再执行。

特别说明：本文由“中国律师杂志社司法考试培训班”提供 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