



第四节 刑罚适用

二、数罪并罚（★）

数罪并罚，是指人民法院对犯罪分子在法定期间内所犯数罪分别定罪量刑，并根据法定原则和方法，决定应当执行的刑罚的制度。

数罪发生在法定期间以内，包括以下情形：

- （1）判决宣告以前一人犯数罪；
- （2）判决宣告后，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（漏罪）；
- （3）判决宣告后，刑罚执行完毕以前，被判刑的犯罪分子又犯罪的（新罪）；
- （4）被宣告缓刑或者假释的犯罪分子在缓刑或者假释考验期内又犯罪或发现漏罪的。



第四节 刑罚适用

（一）数罪并罚的原则

1. **并科原则**，是指对数罪分别宣告刑罚，然后数刑简单相加，合并执行。
2. **吸收原则**，是指对数罪分别宣告刑罚后，选择其中最重的刑罚作为应当执行的刑罚，其余的刑罚被最重的刑罚吸收不再执行。
3. **限制加重原则**，是指对数罪分别宣告刑罚后，以其中最重的刑罚为基础，再加重一定的刑罚作为应当执行的刑罚，其余的刑罚不再执行。
4. **折中原则**，是指兼有并科原则、吸收原则和限制加重原则，使之适用于不同的刑种的并罚，据以决定应当执行的刑罚。



第四节 刑罚适用

（二）数罪并罚的适用

1. 判决宣告前一人犯数罪的并罚

判决宣告前一人犯数罪的，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，但是**管制**最高不能超过**3年**，**拘役**最高不能超过**1年**，有期徒刑总和刑期**不满35年**的，最高**不能超过20年**，总和刑期在**35年以上的**，最高**不能超过25年**。



第四节 刑罚适用

2. 刑罚执行完毕以前发现漏罪的并罚

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，应当对新发现的罪作出判决，把前后两个判决所判处的刑罚，依照《刑法》第69条的规定，决定执行的刑罚。已经执行的刑罚应当计算在新判决决定的刑期以内，即“**先并后减**”。



第四节 刑罚适用

3. 刑罚执行完毕以前又犯**新罪**的并罚

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，应当对新犯的罪作出判决，把前罪没有执行完毕的刑罚和后罪所判处的刑罚，依照《刑法》第69条的规定，决定执行的刑罚，即“**先减后并**”。



第四节 刑罚适用

【例题-多选题】《刑法》规定的刑罚分为主刑和附加刑两类，其适用原则有（ ）。

- A. 主刑只能独立适用，不能附加适用
- B. 附加刑既能附加适用，也能独立适用
- C. 数罪并罚时，必须同时适用主刑和附加刑
- D. 数罪并罚时，附加刑种类相同的，合并执行；种类不同的，分别执行
- E. 对犯罪的外国人，驱逐出境可以独立适用，不能附加适用



第四节 刑罚适用

答案：ABD

解析：（1）选项C：对数罪宣告的刑罚中有附加刑的（不一定都有），附加刑仍须执行，附加刑的种类相同的，合并执行，种类不同的，分别执行；（2）选项E：附加刑（包括驱逐出境）既可以独立适用，也可以附加适用。



第四节 刑罚适用

三、缓刑(★★★)

缓刑，是指附条件地不执行所判刑罚的一种刑罚执行制度。

对于被判处**拘役、3年以下有期徒刑**的犯罪分子，根据犯罪分子的犯罪情节和悔罪表现，暂缓执行刑罚确实不致再危害社会的，可以适用缓刑。



第四节 刑罚适用

（一）缓刑的适用

1. 适用对象与条件

（1）适用的对象

缓刑适用于被判处拘役或者**3年以下**有期徒刑的犯罪分子，符合条件的，可以宣告缓刑，对其中**不满18周岁**的人、**怀孕的妇女**和**已满75周岁**的人，应当宣告缓刑。



第四节 刑罚适用

被判处拘役或者3年以下有期徒刑，是指**宣告刑**，而不是法定刑。法定最低刑高于3年有期徒刑，因存在减轻处罚情节，实际判处3年以下有期徒刑的，也可能适用缓刑；一人犯数罪，数罪并罚后，决定执行的刑罚为3年以下有期徒刑或者拘役的，也可以适用缓刑。

但缓刑的效力不及于附加刑，即被宣告缓刑的犯罪分子，如果被判处附加刑，附加刑仍需执行。



第四节 刑罚适用

(2) 适用条件

被判处拘役或者3年以下有期徒刑的犯罪分子，犯罪情节较轻；有悔罪表现；没有再犯罪的危险；宣告缓刑对所居住社区没有重大不良影响。

【注意】对**累犯**和犯罪集团的**首要分子**，不适用缓刑。



第四节 刑罚适用

3. 被宣告缓刑的犯罪分子，应当遵守下列规定：

(1) 遵守法律、行政法规，服从监督；

(2) 按照考察机关的规定报告自己的活动情况；

(3) 遵守考察机关关于会客的规定；

(4) 离开所居住的市、县或者迁居，应当报经考察机关批准。



第四节 刑罚适用

(二) 缓刑考验期限及禁止令的期限

1. 缓刑考验期

(1) 拘役的缓刑考验期限为**原判刑期以上1年以下**，但是**不能少于2个月**。

(2) 有期徒刑的缓刑考验期限为**原判刑期以上5年以下**，但是**不能少于1年**。

(3) 缓刑考验期限，从判决确定之日起计算。

【注意】被宣告缓刑的犯罪分子，如果被判处附加刑，附加刑仍须执行。



第四节 刑罚适用

2. 禁止令的期限

(1) 禁止令的期限，可以与缓刑考验的期限**相同**，也可以短于缓刑考验的期限，但**不得少于2个月**。禁止令的执行期限，从缓刑执行之日起计算。

(2) 被宣告禁止令的犯罪分子被依法减刑时，禁止令的期限可以相应缩短，由人民法院在减刑裁定中确定新的禁止令期限。



第四节 刑罚适用

（三）缓刑的执行

1. 对宣告缓刑的犯罪分子，在缓刑考验期限内，依法实行社区矫正。
2. 缓刑考验期内，如果没有撤销缓刑的情形，缓刑考验期满，原判的刑罚就**不再执行**，并公开予以宣告。
3. 对宣告缓刑的犯罪分子，同时宣告禁止令的，禁止令由司法行政机关指导管理的社区矫正机构负责执行，**人民检察院**对社区矫正机构执行禁止令的活动实行**监督**。
4. 被宣告缓刑的犯罪分子违反禁止令，情节严重的，应当撤销缓刑，执行原判刑罚。



第四节 刑罚适用

（四）缓刑的撤销

1. 被宣告缓刑的犯罪分子，在缓刑考验期限内犯新罪或者发现判决宣告以前还有其他罪没有判决的，应当撤销缓刑，对新犯的罪或者新发现的罪作出判决，把前罪和后罪所判处的刑罚，依照规定，决定执行的刑罚。

2. 被宣告缓刑的犯罪分子，在缓刑考验期限内，违反法律、行政法规或者国务院有关部门关于缓刑的监督管理规定，或者违反人民法院判决中的禁止令，情节严重的，应当撤销缓刑，执行原判刑罚。



第四节 刑罚适用

【例题-单选题】根据《刑法》规定，下列有关缓刑的说法中，正确的是（ ）。

- A. 对犯罪时已满70周岁的人应当适用缓刑
- B. 累犯不适用缓刑
- C. 被宣告缓刑的犯罪分子，附加刑不需要执行
- D. 缓刑适用于法定刑为拘役或者5年以下有期徒刑的犯罪



第四节 刑罚适用

答案：B

解析：（1）选项AD：对被判处拘役、“3年以下有期徒刑”（是宣告刑而不是法定刑）的犯罪分子，同时符合下列条件的，可以宣告缓刑；对其中不满18周岁的人、怀孕的妇女和“已满75周岁”的人，应当宣告缓刑：①犯罪情节较轻；②有悔罪表现；③没有再犯罪的危险；④宣告缓刑对所居住社区没有重大不良影响。（2）选项B：累犯和犯罪集团的首要分子不适用缓刑。（3）选项C：缓刑的效力不及于附加刑，即被宣告缓刑的犯罪分子，如果被判处附加刑，附加刑仍须执行。