

## 第四节

### 刑罚适用

#### 一、累犯

累犯，是指因犯罪受过一定刑罚处罚的犯罪分子，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情况。

应当从重处罚

|            |                                                                                                           |                                 |
|------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------|
| 一般累犯（26调整） | 被判处 <b>有期徒刑以上</b> 刑罚的犯罪分子，刑罚 <b>执行完毕</b> 或者赦免以后，在 <b>5年以内再犯</b> 应当判处 <b>有期徒刑以上</b> 刑罚之罪的犯罪分子              |                                 |
|            | 条件                                                                                                        | 前罪和后罪都 <b>必须是故意</b> 犯罪          |
|            |                                                                                                           | 前罪被判处的刑罚和后罪应当判处的刑罚都必须是有期徒刑以上的刑罚 |
|            |                                                                                                           | 后罪必须发生在前罪刑罚（主刑）执行完毕或者赦免以后的5年之内  |
|            |                                                                                                           | 不适用于不满18周岁的人犯罪                  |
| 不适用        | 被判处有期徒刑宣告缓刑的犯罪分子，在 <b>缓刑考验期满后5年内</b> 再犯应当判处有期徒刑以上刑罚之罪的，因前罪判处的有期徒刑并未执行，故不应认定为累犯，而应当撤销缓刑， <b>将旧罪与新罪一并处罚</b> |                                 |

|      |                                                                                                                                      |
|------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 特别累犯 | <p>①<b>危害国家安全</b>犯罪</p> <p>②<b>恐怖活动</b>犯罪</p> <p>③<b>黑社会性质</b>的组织犯罪</p> <p>在刑罚<b>执行完毕或者赦免以后</b>的<b>任何时候</b>，<b>再犯上述任一类罪</b>的犯罪分子</p> |
|------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|

#### 二、自首

犯罪以后自动投案，如实供述自己罪行的，是自首。

自首的认定：

- （1）犯有数罪的犯罪嫌疑人仅如实供述所犯数罪中部分犯罪的，只对如实供述部分犯罪的行为，认定为自首。
- （2）共同犯罪案件中的犯罪嫌疑人，除如实供述自己的罪行，还应当供述所知的同案犯，主犯则应当供述所知其他同案犯的共同犯罪事实，才能认定为自首。
- （3）犯罪嫌疑人自动投案并如实供述自己的罪行后又翻供的，不能认定为自首，但在一审判决前又能如实供述的，应当认定为自首。
- （4）犯罪嫌疑人自动投案后又逃跑的，不能认定为自首。
- （5）单位犯罪案件中，单位集体决定或者单位负责人决定而自动投案，如实交代单位犯罪事实的，或者单位直接负责的主管人员自动投案，如实交代单位犯罪事实的，应当认定为单位自首。单位自首的，直接负责的

主管人员和直接责任人员未自动投案，但如实交代自己知道的犯罪事实的，可以视为自首；拒不交代自己知道的犯罪事实或者逃避法律追究的，不应当认定为自首。单位没有自首，直接责任人员自动投案并如实交代自己知道的犯罪事实的，对该直接责任人员应当认定为自首。

（6）没有自动投案，在办案机关调查谈话、讯问、采取调查措施或者强制措施期间，犯罪分子如实交代办案机关掌握的线索所针对的事实的，不能认定为自首。

三、立功

立功，是指犯罪分子揭发他人犯罪行为，查证属实，或者提供重要案件线索，从而得以侦破其他案件的行为。

|      |                                                           |                     |
|------|-----------------------------------------------------------|---------------------|
| 一般立功 | 犯罪分子到案后有检举、揭发他人犯罪行为，经查证属实（包括共同犯罪案件中的犯罪分子揭发同案犯共同犯罪以外的其他犯罪） | 可以 <b>从轻或者减轻</b> 处罚 |
|      | 提供侦破其他案件的重要线索，经查证属实                                       |                     |
|      | 阻止他人犯罪活动                                                  |                     |
|      | 协助司法机关抓捕其他犯罪嫌疑人（包括同案犯）                                    |                     |
|      | 具有其他有利于国家和社会的突出表现                                         |                     |

|      |                                   |                     |
|------|-----------------------------------|---------------------|
| 重大立功 | 有检举、揭发他人 <b>重大</b> 犯罪行为，经查证属实     | 可以 <b>减轻或者免除</b> 处罚 |
|      | 提供侦破其他 <b>重大</b> 案件的重要线索，经查证属实    |                     |
|      | 阻止他人 <b>重大</b> 犯罪活动               |                     |
|      | 协助司法机关抓捕其他 <b>重大</b> 犯罪嫌疑人（包括同案犯） |                     |
|      | 对国家和社会有其他 <b>重大</b> 贡献等表现         |                     |

【多选题】下列立功表现中，可以作为免除处罚理由的有（ ）。

- A. 检举他人重大犯罪行为，经查证属实
- B. 协助公安机关抓捕同案其他重大犯罪嫌疑人
- C. 阻止他人重大犯罪活动
- D. 提供侦破其他案件的重要线索，经查证属实
- E. 协助公安机关抓捕非同案其他犯罪嫌疑人

答案：ABC

解析：有重大立功表现的，可以减轻或者免除处罚。重大立功主要表现：犯罪分子有检举、揭发他人重大犯罪行为，经查证属实（选项A）；提供侦破其他重大案件的重要线索，经查证属实（选项D缺少“重大”）；阻止他人重大犯罪活动（选项C）；协助司法机关抓捕其他重大犯罪嫌疑人（包括同案犯）（选项B，选项E缺

少“重大”）；对国家和社会有其他重大贡献等表现。其中“重大犯罪”“重大案件”“重大犯罪嫌疑人”的标准，一般是指犯罪嫌疑人、被告人可能被判处无期徒刑以上刑罚或者案件在本省、自治区、直辖市或者全国范围内有较大影响等情形。

#### 四、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。

【多选题】根据《刑法》相关规定，下列关于刑罚适用的说法中，正确的有（ ）。

- A. 对审判时已满75周岁的人，一律不适用死刑
- B. 附加刑既可以独立适用，也可以附加适用
- C. 对于自首的犯罪分子，应当从轻或减轻处罚
- D. 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
- E. 主刑只能独立适用，不能附加适用

答案：BDE

解析：选项A，审判的时候已满75周岁的人，不适用死刑，但以特别残忍手段致人死亡的除外。选项C，对于自首的犯罪分子，可以（而非应当）从轻或者减轻处罚。其中，犯罪较轻的，可以免除处罚。

#### 五、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。其特点是：判处一定刑罚，暂不执行，但在一定期间保留执行的可能性。

1. 对于被判处拘役、3年以下有期徒刑的犯罪分子，依其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；
2. 对其中不满18周岁的人、怀孕的妇女和已满75周岁的人，应当适用缓刑；
3. 对累犯和犯罪集团的首要分子，不适用缓刑。

#### 六、减刑

减刑只适用于被判处管制、拘役、有期徒刑或者无期徒刑的犯罪分子。

1. 可以减刑：被判处管制、拘役、有期徒刑或者无期徒刑的犯罪分子在刑罚执行期间，认真遵守监规，接受教育改造，确有悔改、立功表现或者重大立功表现的；

##### 2. 应当减刑

有下列重大立功表现之一的：

- ①阻止他人重大犯罪活动的；
- ②检举监狱内外重大犯罪活动，经查证属实的；
- ③有发明创造或者重大技术革新的；
- ④在日常生产、生活中舍己救人的；

⑤在抗御自然灾害或者排除重大事故中，有突出表现的；

⑥对国家和社会有其他重大贡献的。

七、假释

假释，是指对被判处**有期徒刑或者无期徒刑**的犯罪分子，在执行一定刑期后，如果确有悔改表现，**不致再危害社会**，附条件地予以**提前释放**的刑罚执行制度。

|      |                                                                        |
|------|------------------------------------------------------------------------|
| 适用条件 | 被判处有期徒刑的犯罪分子，执行原判刑期 <b>1/2 以上</b>                                      |
|      | 被判处无期徒刑的犯罪分子，实际执行 <b>13 年以上</b>                                        |
|      | 如果有国家政治、国防、外交等方面特殊需要的情况，经 <b>最高人民法院</b> 核准，可以不受上述执行刑期的限制               |
| 不得假释 | 累犯（应当从重，不缓刑不假释，可以减刑，死缓可以限制减刑）                                          |
|      | 因故意杀人、强奸、抢劫、绑架、放火、爆炸、投放危险物质或者有组织的暴力性犯罪被判处 <b>10 年以上有期徒刑、无期徒刑</b> 的犯罪分子 |
|      | 被撤销假释的一般不得再假释                                                          |
|      | 对于生效裁判中有财产性判项，罪犯 <b>确有履行能力而不履行</b> 或者不全部履行的                            |