



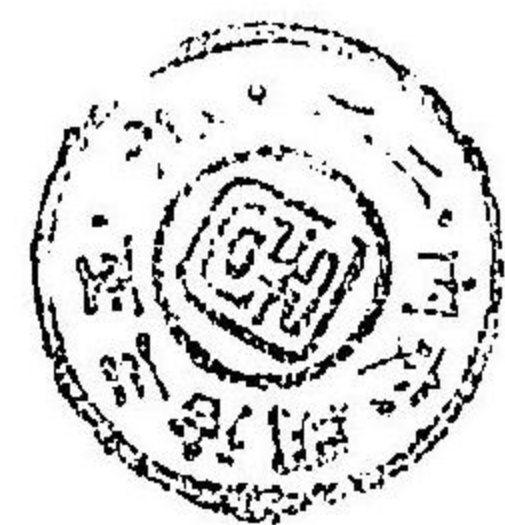
法學士 多喜澤秀雄  
法學士 木村榮順

合著

義解

全

駿々堂藏版



序

本書ノ目的ハ現行刑法ヲ平易ニ解説シテ一般多數ノ人ニ刑法ノ觀念ヲ注入シ非行ニ對スル制裁ヲ記憶セシメ犯罪ヲ減少セシメントスルニ出ツ其ノ學說理論ヲ詳述スルヲ止メ世ノ定論及所信ヲ掲テ之ヲ獨斷的ニ解釋シタルハ蓋シ之ガ爲メノミ

現行刑法ノ制定ハ二十年前ノ事ニ屬シ近時改正ノ聲ヲ聞クト雖モ帝國議會ヲ通過シテ實施ヲ見ルニハ二三年月ヲ待ザルベカラズ近來世ノ滔々者流陸續刑名法術ノ門ニ走ル者

多キヲ加ヘ加之自治制ノ紀綱漸ク弛ントシテ法禍ニ罹ル者  
都邑ニ治シ又一日ヲ忽ニスベカラザルモノアルヲ見ル本書  
ヲ草スル豈偶然ナランヤ

明治壬寅秋九月

著者識

# 本日 刑法義解目次

緒言.....一

第一編 總則.....六

第一章 法例.....六

第二章 刑例.....三

第一節 刑名.....五

第二節 主刑處分.....五

第三節 附加刑處分.....四

第四節 徵償處分.....四

第五節 刑期計算.....六

第六節 假出獄.....七

○目次

第七節 滿期免除……………七六

第八節 復 權……………六六

第三章 加 減 刑……………九〇

第四章 不論罪及減輕……………九六

第一節 不論罪及宥恕減輕……………一〇一

第二節 自首減輕……………一〇三

第三節 酌量減輕……………一〇九

第五章 再犯加重……………一三三

第六章 加減順序……………一四一

第七章 數罪俱發……………一四四

第八章 數人共犯……………一五五

第一節 正 犯……………一六一

第二節 從 犯……………一七〇

第九章 未遂犯罪……………一七四

第十章 親 屬 例……………一八三

第二編 公益ニ關スル重罪輕罪……………一八四

第一章 皇室ニ對スル罪……………一八四

第二章 國事ニ關スル罪……………一八九

第一節 内亂ニ關スル罪……………一九〇

第二節 外患ニ關スル罪……………二〇〇

第三章 靜謐ヲ害スル罪……………二〇九

第一節 兇徒聚集ノ罪……………二二〇

第二節 官吏ノ職務ヲ行フヲ妨害スル罪……………二二三

第三節 囚徒逃走ノ罪及罪人ヲ藏匿スル罪……………二二九

第四節 附加刑ノ執行ヲ遁ルノ罪……………二三五

第五節 私ニ軍用ノ銃砲彈藥ヲ製造シ及所有スル罪……………二三七

第六節 往來通信ヲ妨害スル罪……………二三九

第七節 人ノ住居ヲ侵ス罪……………三三四

第八節 官ノ封印ヲ破棄スル罪……………三三六

第九節 公務ヲ行フヲ拒ム罪……………三四二

第四章 信用ヲ害スル罪……………三四四

第一節 貨幣偽造罪……………三四六

第二節 官印ヲ偽造スル罪……………三四四

第三節 官ノ文書ヲ偽造スル罪……………三六〇

第四節 私印私書ヲ偽造スル罪……………三六七

第五節 免狀鑑札及疾病證書ヲ偽造スル罪……………三七三

第六節 偽證ノ罪……………三七四

第七節 度量衡ヲ偽造スル罪……………三五五

第八節 身分ヲ詐稱スル罪……………三六八

第九節 公撰ノ投票ヲ偽造スル罪……………三六九

第五章 健康ヲ害スル罪……………三九〇

第一節 阿片烟ニ關スル罪……………三九〇

第二節 飲料水ヲ汚穢スル罪……………三九二

第三節 傳染病豫防規則ニ關スル罪……………三九三

第四節 危害品及ヒ健康ヲ害スベキ物品製造ノ規則ニ關スル罪……………三九四

第五節 健康ヲ害スベキ飲食物及ヒ藥劑ヲ販賣スル罪……………三九五

第六節 私ニ醫業ヲ爲ス罪……………三九五

第六章 風俗ヲ害スル罪……………三九七

第七章 死屍ヲ毀棄シ及ビ墳墓ヲ發掘スル罪……………三〇三

第八章 商業及農工ノ業ヲ妨害スル罪……………三〇五

第九章 官吏瀆職ノ罪……………三〇六

第一節 官吏公益ヲ害スル罪……………三〇六

第二節 官吏人民ニ對スル罪……………三〇七

第三節 官吏財産ニ對スル罪……………三二五

○目 次

五

第三編 身體財産ニ對スル重罪輕罪……………三二八

第一章 身體ニ對スル罪……………三二八

第一節 謀殺故殺ノ罪……………三三八

第二節 毆打創傷ノ罪……………三三三

第三節 殺傷ニ關スル宥恕不論罪……………三三七

第四節 過失殺傷ノ罪……………三三三

第五節 自殺ニ關スル罪……………三三四

第六節 擅ニ人ヲ逮捕監禁スル罪……………三三五

第七節 脅迫ノ罪……………三三六

第八節 墮胎ノ罪……………三三八

第九節 幼者又ハ老病者ヲ遺棄スル罪……………三三九

第十節 幼者ヲ略取誘拐スル罪……………三四〇

第十一節 猥褻姦淫重婚ノ罪……………三四四

第十二節 誣告及誹毀ノ罪……………三五二

第十三節 父母祖父母ニ對スル罪……………三五六

第二章 財産ニ對スル罪……………三五八

第一節 竊盜ノ罪……………三五九

第二節 強盜ノ罪……………三六〇

第三節 遺失物埋藏物ニ關スル罪……………三七一

第四節 家資分散ニ關スル罪……………三七四

第五節 詐欺取財ノ罪及受寄財物ニ關スル罪……………三七六

第六節 贓物ニ關スル罪……………三六三

第七節 放火失火ノ罪……………三六五

第八節 洪水ノ罪……………三六九

第九節 船舶ヲ覆没スル罪……………三九三

第十節 家屋物品ヲ毀壞シ及ヒ動植物ヲ害スル罪……………三九四

第四編 違警罪……………三六

刑法附則……………四〇一

本日 刑法義解目次終

本日 刑法義解

法學士 多喜澤秀雄  
 法學士 木村榮順 合著

緒言

刑法トハ何ゾヤ之ノ刑法ヲ學ブニ付テ先ヅ知ラザルベカラザル第一義トス抑モ人ハ生存競争ノ必要上離群索居ヲ以テ甘ズルヲ得ズ必ズヤ共同ノ團結ヲ爲シテ生存セザルベカラズ此團結之ヲ社會ト云フ而シテ社會安全ナレバ即チ各人ノ生存安全ニシテ社會危險ナレバ即チ各人ノ生存危險ナリ從ツテ各人ノ安固ヲ期スルニハ社會秩序ノ維持ヲ圖ラザルベカラズ然ルニ犯罪ナルモノアリテ社會ノ秩序ヲ紊亂ス故ニ社會ノ安固ヲ保タントセバ此犯罪ヲ防衛スルノ方法ヲ講ゼザルベカラズ其方法之ヲ刑罰ト謂フ刑法トハ即チ此犯罪ト刑罰トノ條目ヲ定ムル法規ナリ換言スレバ國法上如何ナル處爲チ犯罪ト爲スカ犯罪アリタルトキハ其制

裁トシテ如何ナル刑罰ヲ科スベキカヲ定ムル法規ナリ既ニ犯罪ト刑罰トノ條目ヲ定ムル刑法アリ之カ運用ヲ司ル權力ナカルベカラズ之ヲ裁判所ト謂ヒ其裁判所ノ組織權限ヲ定ムルニ裁判所構成法アリ又々既ニ刑法ノ運用ヲ司ル裁判所アリ之ガ審理斷獄ノ手續ヲ規定スルモノナカルベカラズ其手續ヲ定ムルニ刑事訴訟法アリ右三種ノ法規ヲ總稱スルモノ即チ廣義ニ於ケル刑法ナリ然レドモ此ニ講ゼントスル所ハ前記ノ狹義ノ刑法即チ犯罪ト刑罰トノ條目ヲ定ムル法規ニシテ裁判所構成法及ヒ刑事訴訟法ノ如キハ本書ノ目的トスル處ニ非ルナリ

刑法ノ性質ハ右説明スル如クナレドモ更ラニ一層之ヲ明確ナラシメメソガ爲メニ左ニ法律上刑法ハ如何ナル地位ニ立ツモノナルカヲ定メントス

第一、刑法ハ公法ナリ

法ニ公法私法ノ區別アリ此區別ハ學者間最モ異論多キ

点ノ一ナレドモ普通ノ學說ニ依レバ私法トハ一個人相互ノ關係ヲ規定スル法規ヲ云ヒ公法トハ國家ト一個人若クハ他ノ國家トノ關係ヲ定ムル法規ヲ云フ

刑法ハ國家ノ刑罰權ヲ規定スル法律ナレバ無論一個人相互ノ關係ヲ規定スルモノニ非ラズシテ國家ト一個人トノ關係ヲ規定スルモノナルヲ知ラバ其私法ニ屬セズシテ公法中ニ列スベキモノタルコト多言ヲ俟タザルナリ

第二、刑法ハ強行法ナリ 法ニ強行法聽容法ノ別アリ強行法トハ人民ノ意思如何

何ニ關セズ遵奉ヲ強制スル法規ヲ云ヒ聽容法トハ人民ノ意思ニ依リテ規定ノ範圍内ニ立入ルト否トヲ決スルコトヲ得セシムル法規ヲ云フ此區別ハ大体ニ於テ前ノ公法私法ノ區別ニ符合ス公法ノ規則ハ概シテ強行法ニシテ人民ノ意思ニ依リテ之ヲ左右スルヲ許ルカズ私法ノ規則ハ之ニ反シテ多クハ聽容法ニ屬ス刑法ハ國家ノ刑罰權ヲ規定スルモノニシテ人民ノ意思如何ニ依リテ之ニ立入ルト否トヲ決セシムベキ性質ノモノニアラズ強行法タルハ勿論ナリ

第三、刑法ハ實體法ナリ 法ニ實體法形式法ノ區別アリ(或ハ主法助法)實體法ト

ハ權利ノ實體ヲ定ムル法規ヲ云ヒ形式法トハ其權利ノ實行ニ關スル手續ヲ規定スル法規ヲ云フ刑法ハ犯罪ト刑罰トノ條目ヲ定ムルモノナレバ實體法ナリ前ニ述ベタル刑事訴訟法ノ如キハ國家刑罰權ノ實行ニ關スル手續ヲ規定スルモノナレバ形式法ナリ

第四、刑法ハ普通法タリ 法ニ普通法特別法ノ區別アリ此區別ハ或ハ法規ノ行

ハル、地域ヲ標準トスルアリ或ハ法規ヲ遵奉スベキ人ヲ以テ標準トスルコトアリ前者ニ依レバ普通法ハ國內一般ニ行ハルベキ法規ニシテ特別法ハ其國ノ一部ニ限リテ行ハル、法規ナリト言フベク後者ノ標準ヨリスレバ普通法トハ國民一般ニ遵奉スベキ法規ニシテ特別法トハ身分職業等ニ基キ或ル種ノ人民



ニ限リ適用セラレベキ法規ナリト言フベシ刑法ハ國內ニ於ケル一般國民ノ服從スベキ法律ナレバ普通法ノ種類ニ屬スベキモノナリ

我國刑法ノ沿革ニ就テハ完全ナル法律史ナキヲ以テ其詳細ヲ知ルコト難シト雖モ史書ノ傳フル所ニ依リ古來刑律ノ變遷シ來リシ狀ヲ知リ得ザルニ非ラズ然レドモ舊時ニ於ケル刑律ニ關スル法規ハ概シテ現行ノ刑法ト因縁ヲ有セルモノ尠ナキヲ以テ特ニ論ズルノ必要ナカルベシ蓋シ我國ニ於テ刑律ノ上ニ專ラ歐羅巴法律ヲ採用セシハ現行刑法ニ始マリ其以前ニ於テハ明治維新前ハ措テ問ハズ明治三年十二月頒布ノ新律綱領ノ如キニ見ルモ專ハラ我國ノ古法ニ則リ傍ラ唐明清ノ諸律ヲ折衷シタルニ過ギズ明治六年六月ノ改定律例ニ至リテ少シク歐羅巴諸國ノ法律ヲ參酌シタル所アリト雖モ尙ホ未ダ舊套ヲ奪シタリト云フベカラザレバナリ

現行刑法ノ制定ニ付テハ一言スルヲ要ス政府ハ維新後新律綱領改定律例ヲ發布シタレドモ歐羅巴ノ文物ハ日ニ月ニ輸入シ來リ到底此等ノ法規ヲ以テ律スベカラザルヲ覺リ佛國法律學者「ボアソナード」氏ヲ雇聘シ以テ法律ノ顧問ト爲スニ及ビ全氏ニ囑シテ刑法草案ヲ起草セシム草案成リテ元老院ノ審議ヲ經終ニ明治十三年七月第三十六號布告ヲ以テ公布セラレ全十五年一月ヨリ實施セラレタルモ

ノ是レ實ニ現行ノ刑法ナリトス而シテ起草者ガ現行刑法定ニ當リ主トシテ範ヲ採リシハ佛國刑法ナルコトハ言フヲ俟タズ

現行刑法ノ制定ノ由來ハ前記ノ如ク其實施以來二十年ヲ經タリ故ニ學者實際家トモ種々現行刑法ノ不備ヲ發見スルニ至リタルノミナラズ現行刑法ノ模範タル佛國刑法ハ今ヨリ凡ソ百年以前ノ制定ニ係リ佛國ニ於テスル單行ノ法律ヲ以テ時々之ニ改正ヲ加ヘ以テ實際ノ必要ニ應ジ來リタルモノナレバ其我國ニ於テモ多少ノ改正ヲ加フルノ必要アルハ多辨ヲ要セズ於是カ政府ハ數年來刑法改正ヲ企テ數次議會ニ提出シタリト雖モ未ダ議會ノ協贊ヲ經ル能ハズ然リト雖モ改正ノ必要ハ何人モ承認スル處ナレバ近キ將來ニ於テ改正案ノ通過スルコト疑ナカルベシ而カモ早晚改正セラル、ノ故ヲ以テ現行刑法ハ知ルノ要ナシトスルモノアラバ是レ大ナル誤ナリト言ハザルベカラズ何ントナレバ今後ノ改正ハ根本的ニ現行刑法ノ規定ヲ覆ヘスニ非ラズシテ現行ノ規定ノ上ニ多少ノ修正ヲ加フルニ過ギズ其結果將來改正ノ刑法ヲ知ラントセバ勢ヒ現行刑法ノ趣旨ニ通曉セザルヲ得ザレバナリ況ンヤ刑法ノ如キ大法典ニ在リテハ法令改正セラル、モ其改正法ノ實施ニ至リテハ公布後數年ノ後ニ在ルニ於テオヤ左レバ現行刑法ノ近キ將來ニ於テ改正セラレントスル今日吾人ガ此ニ現行刑法ノ解釋ヲ試ムル豈ニ當

ニ無用ナラザルノミナラシヤ實ニ必要已ムベカラザルモノアルヲ以テナリ

### 第一編 總則

刑法ハ第二編以下ニ於テ各種ノ犯罪ヲ規定シ第一編ニ於テハ總則トシテ各種ノ犯罪ニ共通ナル原則ヲ規定シタリ而カモ總則編ノ規定ハ一般刑罰法ニ關スル規定ナルヲ以テ唯リ第二編以下ノ各種ノ犯罪ノ總則タルノミナラズ刑法以外ノ罰則ヲ規定セル特別法ハ何レモ此編則編ノ支配ヲ受クベキモノトス

#### 第一章 法例

法例トハ猶ホ刑法ヲ適用スルニ就テノ例則ト謂フガ如ク刑法ノ効力ニ關スル一般ノ通則ヲ定メタルモノナリ即チ刑法ハ如何ナル所爲ヲ罪ト爲スカ刑法ハ其頒布以前ニ係ル犯罪ニ効力ヲ及ボスコトヲ得ルカ刑法ノ總則ノ他ノ法律ニ對スル効力ハ如何等ヲ定メタリ而シテ立法者ハ本章ニ於テ刑法ノ効力ニ關スル一般ノ通則ヲ定メントシタルニ係ハラズ刑法ノ人ニ關スル効力及土地ニ關スル効力ニ就テ何等ノ規定ヲ設ケザリシハ實ニ大ナル缺点トス是レ改正論者ガ第一ニ改正ノ必要ヲ唱フル所トス

第一條 凡法律ニ於テ罰ス可キ罪別テ三種ト爲ス

- 一 重罪
- 二 輕罪
- 三 違警罪

本條ハ犯罪ノ種別ニ付テ規定セリ

犯罪ノ種別ヲ説ク前ニ犯罪ノ定義要素ヲ示スヲ順當トスレドモ便宜ノ爲メ第四章ノ冒頭ニ之ヲ論ズベシ

犯罪ハ其觀察点ヲ異ニスルニ由リテ種々ニ類別スルコトヲ得ベシ本條ハ罪ノ輕重ヲ標準トシテ犯罪ヲ重罪輕罪違警罪ノ三ニ區別シタリ

而シテ法律ハ如何ナル所爲ガ重罪ナリヤ輕罪ナリヤ將タ違警罪ナルヤヲ示サズ何ントナレバ第二編以下ニ於テハ唯某ノ所爲ハ某ノ刑ニ處ストノミ記ルシテ某所爲ハ重罪ナリ若クハ輕罪ナリト言ハザレバナリ然レドモ法律ハ第七條ニ重罪ノ主刑ヲ定メ第八條ニ輕罪主刑ヲ定メ第九條ニ違警罪ノ主刑ヲ定ムルヲ以テ其裏面ノ解釋ヨリシテ第七條ニ示ス刑ヲ科スベキ罪ハ重罪ナリ第八條ニ示ス刑ヲ科スベキ罪ハ輕罪ナリ第九條ニ示ス刑ヲ科スベキ罪ハ違警罪ナリト謂フコトヲ得ベシ

右ノ如ク我刑法ハ刑ヲ見テ罪質ヲ知ラシムルモノトセバ更ラニ如何ナル刑ニ基

キ罪質ヲ定ムベキカノ疑問ヲ生ズ蓋シ一個ノ犯罪アレバ法律ガ之ニ科スルニ一定ノ刑アリ然レドモ此刑ハ後ニ説明スル如ク種々ノ原因ニ由リテ加重減輕ヲ受クベシカ重ノ原因トシテ再犯加重アリ各本條ニ記載スル特別ノモノアリ(例之第三百六十九條)又々減輕ノ原因トシテハ宥恕減輕自首減輕從犯未遂犯ノ減輕酌量減輕アリ各本條ニ記載スル特別ノ減輕アリ(例之第三百一十一條)此場合ニ各本條ノ定メタル刑ニ依ルベキ將タ加重減輕ヲ爲シ終リタル後チノ刑ニ依リテ罪質ヲ決スベキヤ例ヘバ普通強盜罪ノ刑ハ輕懲役ナルモ(第三百七十八條)前記減輕ノ原因ソ何レカノ一ニ依リテ一等ヲ減セラレ輕罪ノ主刑タル禁錮ニ處セラレタルトキハ其犯人ノ罪ハ強盜罪ノ法條ニ依ルトキハ重罪ナルモ其受ケタル刑ヨリ見ルトキハ輕罪ナリト云フベシ果シテ何レニ依リ罪質ヲ定ムベキカ之ニ付テハ學者間ニ各本條ニ定メタル刑ニ依ルベシトスルモノアリ或ハ加重減輕シ終リタル刑ニ依ルベシトスルモノアリ其說區々ナレドモ年齡少キノ故チ以テ又々自首シタルノ故チ以テ犯罪構成ノ要素ニ變更チ來スモノニ非ラズ從ツテ之ガ爲メニ罪質ヲ變ズルノ理由ナシ故ニ各本條ノ刑ニ依リテ罪質ヲ分ツベシトスルハ寧ロ至當ナリ唯ダ我刑法ニハ加重減輕終リタルモノチ以テ各本條ノ刑ト同一ニ看做スベキモノチ定メタリ即チ第九十九條ニ從犯及ビ未遂犯ノ減輕其他各本條ニ記載スル特

別ノ加重減輕ハ其加減シタル者チ以テ本刑トストアリ由是觀之解釋論トシテハ各本條ニ定メタル刑ニ依リテ罪質ヲ定メ加減シ終リタル刑チ以テ罪質ヲ分タザルチ本則トシ唯ダ從犯及ビ未遂犯ノ減輕其他各本條ニ記載スル特別ノ加重減輕ノミハ罪質ヲ變ゼシメ其加減シタルモノチ以テ罪質ヲ定ムベキモノト爲スモノト云フベシ(但シ加重ノ場合ニハ加重ノ結果罪名ヲ變ズルガ如キコトナキハ後ニ明カナリ)

重罪輕罪違警罪ニ三別スルノ實益ハ第一裁判管轄ヲ異ニス(裁判所構成法第十六條)第二十七條第五十條)第二主刑附加刑ヲ異ニス(第七條第八條第九條第三十二條)以下)第三再犯加重ノ法ヲ異ニス(第九十一條)以下)第四數罪俱發ノ處分ヲ異ニス(第一百條)第五公訴ノ時効期間ヲ異ニス(刑事訴訟法第八條)第六起訴ノ處分ヲ異ニス(全法第六十二條)第七豫審ノ手續ヲ異ニス(第八公判ノ手續ヲ異ニス)等ナリ  
 犯罪ハ其標準ヲ異ニスルニ依リテ各種ニ類別スルコトヲ得ベキハ前ニ記ルセル如シ而シテ本條ニ規定セシハ唯リ重罪輕罪違警罪ノ區別ノミナレドモ其他ノ種別ニ付テモ其有要ナルモノチ左ニ説明セソ  
 第一、有意犯無意犯

八が其行爲ニ付キ責任アルハ自己ノ意思ニ依リテ進退ヲ決シ而ル後其所爲ニ出テタルガ爲メナリ然レドモ刑法ニ於テ罰シタル處爲ノ中ニハ意思アリテ始メテ犯罪タルモノアリ或ハ意思アルコトヲ必要トセズ單ニ外形ノ事實ノミヲ以テ犯罪トナスモノアリ前者ヲ有意犯ト名ケ後者ヲ無意犯或ハ過失犯ト名ツク犯罪ノ意思ナクシテ之ヲ罰スルハ極メテ例外ニ屬スルヲ以テ(第七十七條第一項但書)刑法中有意犯多クシテ無意犯ハ少カニ存スルノミ即チ無意犯ハ重罪ニハ絶ヘテ無クシテ輕罪中僅カニ過失殺傷ノ罪(第三百十七條以下)失火ノ罪(第四百九條等)二三アルノミ唯ダ違警罪ニ至リテハ警察規則ノ性質ヲ帶ブルモノナレバ其性質上無意犯最モ多シ

有意犯無意犯區別ノ實益トシテハ第一一般ニ意思ナキ處爲ハ罪セサルモ無意犯ヲ罰スル場合ニハ必ラズ明文アルヲ要ス(第七十七條第一項)第二無意犯ニハ性質上未遂犯ナルモノナシ

第二、即時犯、繼續犯

犯罪ノ中暇時ニ終ル性質ノ犯罪アリ又々比較的長キ時間繼續スル性質ノ犯罪アリ前者ヲ即時犯ト名ケ後者ヲ繼續犯ト名ヅク竊盜罪(第三百六十六條)重婚罪(第三百五十四條)ノ如キハ即時犯ナリ何トナレバ他人ノ所有ニ屬スル物件ヲ奪

取スルニ於テ竊盜罪ハ成立スレバナリ又々重子テ婚姻ヲ爲スニ於テ重婚罪成立シ同居ノ常態ニ在ルコトヲ要セザレバナリ之ニ反シテ不法監禁罪(第三百二十二條)ノ如キハ監禁ノ性質上比較的長キ時間ヲ要スルガ故ニ繼續犯ナリ

即時犯ト繼續犯トヲ分ツ實益ハ公訴ノ時効ニ關シテ存ス即チ即時犯ハ其犯時ヨリ時効期間ヲ起算シ繼續犯ハ其最終ノ日ヨリ起算スレバナリ(刑事訴訟法第十條)又々繼續犯ハ其繼續時間ノ長短ニ依リ刑ノ輕重ニ影響ヲ及ホスコトアリ

(第三百二十二條但書)

第三、單行犯、慣行犯、連續犯

單行犯トハ一回ノ所爲ニ因リテ成立スル犯罪ヲ謂ヒ慣行犯トハ一回ノ處爲ノミニテハ犯罪ト成ラズ全一ノ處爲數回相重ナリ犯人ノ慣行トナルニ及ンデ始メテ犯罪ヲ構成スルモノヲ謂フ犯罪中多分ハ單行犯ニシテ彼ノ私ニ醫業ヲ爲スノ罪(第三百五十六條)定マリタル住居ナク平常營生ノ産業ナクシテ諸方ニ徘徊スルノ罪(第四百二十五條)第十二項)ノ如キハ慣行犯ナリ

又々處爲ハ繼續セズ個々獨立ノ單行犯ナレドモ之ヲ意思ノ繼續アリテ各個ノ單行犯ヲ連結スルノ結果一罪トナルモノアリ例ヘバ一倉庫内ノ米十俵ヲ悉皆窃取スルノ意思ヲ以テ朝ニ五俵ヲ取出シ夕ニ五俵ヲ取出スガ如シ二回トモ各

別ニ單行犯ヲ爲スモノナレドモ犯人ノ意思ハ最初ヨリ十俵ヲ竊取スルニ在リタルモノナレバ意思ノ連續アリ其結果一罪ト看做スベキモノナリ之ヲ連續犯ト名ク

此區別ノ實益モ前ニ異ラズ公訴ノ時効ニ關ス即チ單行犯ニアリテハ其犯罪ノ日ヨリ時効ノ期間ヲ起算シ慣行犯連續犯ニアリテハ其最終ノ日ヨリ起算ス(刑事訴訟法第十條)但シ刑事訴訟法第十條ニ所謂繼續犯トハ右慣行犯連續犯ノ如キチモ包含スル、モノトス又々連續犯ハ一罪ト看做サル、ノ結果刑法ノ數罪俱發例ヲ適用セバ破毀ヲ免レザルモノトス

第四、現行犯、非現行犯

現行犯非現行犯ノ區別ハ元ト訴訟手續ノ上ヨリ生シタルモノナレバ其性質ニ付テモ刑事訴訟法ニ於テ定メラル即チ現行犯罪トハ現ニ行ヒ又ハ現ニ行ヒ終リタル際ニ發覺シタル罪ヲ謂フ(刑事訴訟法第五十六條)而シテ若シ犯人トシテ一人又ハ數人ニ追呼セラレ又ハ兇器贓物其他ノ物件ヲ攜帶シ又ハ身体被服ニ顯著ナル犯罪ノ痕跡アリテ犯人ト思料スベキトキ又或ハ家宅内ニ於テ犯シタル罪ヲ檢證スル爲メ又ハ其犯人ト思料スベキモノヲ逮捕スル爲メ戸主ヨリ官吏ニ其處分ヲ求メタル場合ニ在テハ之ヲ準行犯ニ準セラル(全法第五十七條)其

以外ノ犯罪ハ總テ非現行犯ナリトス

現行犯非現行犯ノ區別ハ元ト犯罪自体ノ區別ニ非ラズシテ其犯罪ノ發覺セン時ノ前後ニ依リテ分ツニ過ギズ其實益ハ主トシテ治罪手續ノ實際ニ在リ蓋シ現行犯ノ場合ニハ迅速ニ之ガ處分ヲ爲ザレバ有力ナル證據ハ湮滅セラレ犯人ハ逃走スルノ恐アルガ故ニ非現行犯ト其處分ノ手續ヲ同一ニスベカラサレバナリ故ニ例ニハ現行犯ニ在リテハ司法警察官及ビ巡查憲兵卒ハ令狀ヲ待タズシテ被告人ヲ逮捕スルコトヲ得レドモ非現行犯ノ場合ニハ令狀ナクシテ逮捕スルコトヲ得ズ(刑事訴訟法第五十八條)現行犯ノ場合ニハ何人ヲ問ハズ直チニ被告人ヲ逮捕スルコトヲ得レドモ非現行犯ノ場合ニハ當該官吏ニ非レバ之ヲ爲シ得ズ(全法第六十條)現行犯ノ場合ニハ豫審判事ハ直チニ豫審ニ取掛ルコトヲ得レドモ非現行犯ノ場合ニハ檢事ノ請求アルニ非レバ豫審ニ取掛ルコトヲ得ズ(全第六十七條)第四百二十二條現行犯ハ檢事ニ於テ豫審判事ニ屬スル處分ヲ爲スコトヲ得レドモ非現行犯ハ之ヲ爲スコトヲ得ズ(全法第四十六條)第四百十四條以下等ノ手續ヲ異ニス

第五、附帶犯、非附帶犯

附帶犯非附帶犯ノ區別モ亦々訴訟手續ノ便宜ニ基シモノナリ附帶犯ノ定義ニ

付テハ刑事訴訟法第百八十五條ニ示サル之ニ依レバ第一、同一ノ場所ニ於テ同時ニ一人又ハ數人ニテ數罪ヲ犯シタルトキ第二數人竊謀シテ日時又ハ場所ヲ異ニシ數罪ヲ犯シタルトキ第三、自己又ハ他人ノ犯罪ヲ容易ニスル爲メ又ハ其罪ヲ免ル、爲メ他ノ罪ヲ犯シタルトキニ於テ附帶ノ犯罪アリトス

刑事訴訟法ニ於テ右ノ區別ヲ設ケタル實益ハ原則トシテ裁判所ハ訴テ受ザル事件ニ付裁判スルコトヲ得サレドモ辨論中發見シタル附帶犯ニ付テハ檢事ノ起訴ナシト雖モ之ヲ裁判スルコトヲ得ルノ点ニ在リ(刑事訴訟法第百八十四條)

第六、國事犯、非國事犯

國事犯トハ抽象的ニ言ヘバ國家政治上ノ秩序ヲ紊亂スル處爲ナリト謂ハサルベカラズ而ラバ刑法上如何ニシテ國事犯ト否トヲ分ツベキカト云フニ刑法ハ第六十八條ニ國事ニ關スル重罪ノ刑ハ云々ト規定スルガ故ニ全條ニ掲ゲタル刑ヲ科セラレタル所爲ハ國事犯ナリト云ヒ得ベキガ如クナルモ死刑ノ如キ共通ノ刑アルノミナラズ輕罪ノ刑即輕禁錮ノ如キハ唯リ國事犯ニ限ラズ非國事犯ニモ科セラレベキヲ以テ刑ノミニ依ツテハ到底國事犯ト知トテ區別スルヲ得ザルナリ唯ダ刑法ハ第二編第二章ニ於テ國事ニ關スル罪ト云フノ標題ヲ掲グルヲ以テ刑法ノ解釋トシテハ第二編第二章ニ規定シタル犯罪即第一節ノ内

亂ニ關スル罪第二節ノ外忠ニ關スル罪ハ國事犯ニシテ他ハ悉ク非國事犯ナリト云ハザルベカラズ

此區別ノ實益ハ第一死刑ヲ除キ重罪ノ主刑ヲ異ニス(第六十七條六十八條)即チ非國事犯ノ重罪ノ主刑ハ死刑ノ外徒刑懲役トシテ何レモ定役ニ服シ國事犯ノ主刑ハ死刑ノ外流刑禁獄ニシテ何レモ定役ナシ第二裁判管轄ニ關シ國事犯ニ付テハ大審院特ニ一審且終審トシテ其裁判權ヲ有ス(裁判所構成法第五十條)

第二條 法律ニ正條ナキ者ハ何等ノ所爲ト雖モ之ヲ罰スルコトヲ得ス

本條ハ刑罰ヲ規定スル法律ニ明文ナキモノハ何等ノ處爲ト雖モ之ヲ處罰スルヲ得ズトノ原則ヲ規定シタリ蓋シ法律ニ於テ豫メ某處爲ハ犯罪ナリ之ニ刑ヲ科スベシト定ムルコトナクシテ各場合ニ於テ裁判官ガ其處爲ノ不正ナルヤ否ヲ判斷シ不正ナリト決セバ之ニ刑ヲ科シ得ベシトセバ吾人ノ自由ヲ害スルコト之ヨリ甚ダシキハ無カラズ故ニ立法者ハ豫メ國家刑罰權ノ範圍内ニ於テ某處爲ハ社會ノ生存ニ危害ヲ及ホスモノナルヤ否ヲ判斷シ刑罰法ノ明文ヲ以テ某處爲ハ爲スベシ某處爲ハ爲スベカラズ若シ之ニ違反スルモノハ刑罰ニ處スト規定シ其明文以外ニ於テハ何等ノ處爲ト雖モ罰スベカラザルヲ要ス豫メ知ラシメズシテ之ヲ刑スルハ猶ホ穿テ設ケテ人民ヲ陷ル、ガ如キノミ不當モ亦甚ダシト云フベシ

沿革ニ徴スルモ古昔ハ豫メ罪刑ヲ定メタル明文アルコトヲ要セズ裁判官ノ獨斷的處罰ヲ許ルシタリ我國ニ於テモ近ク現行刑法ノ以前ニ於テハ不應爲罪ト云ヘルアリ又々比附援引ノ法ヲ許ルシタリ不應爲罪トハ律令ニ正條ナシト雖モ情理ニ於テ應ニ爲スベカラザルモノト認ムルトキハ之ヲ罰スルヲ得ベシト云フニアリ比附援引ノ法トハ律令ニ正條ナキモ他ノ類似ノ例ヲ援引比附シテ之ヲ罰スベシト云フニアリ蓋シ其ノ意ハ立法者如何ニ周密ナル規定ヲ設クルモ吾人ノ行爲中罰スベキモノヲ悉ク豫想シテ之ヲ正條ニ掲グルハ鬼神ニ非ルヨリハ到底不能ノコトニ屬ス若シ奸惡ノ徒アリ律ニ正條ナキヲ奇貨トシ不正ヲ爲ストキハ之ヲ罰スルヲ得ズ安ソソ社會ノ安全ヲ維持スルコトヲ得ント云フニ在ルベシ其意ハ甚ダ嘉スベキモ若シ是ノ如クンバ人民ハ刑ニ觸ル、コトヲ恐レ安ソテ事ヲ爲能ハス爲メニ人心卑屈ニ流レ進取ノ氣象ヲ挫折スルコト尠カラザルベシ故ニ近世何レノ國モ刑罰法ノ明文ヲ以テ犯罪タル所爲ヲ定メ之ニ該當セザルモノハ如何ナル所爲ト雖モ罰セザルコト、ナセリ本條ノ趣旨亦之ニ外ナラザルナリ

本條ニ於テ法律ト謂ヘルハ猶ホ法規ト云ヘルガ如ク唯リ狹義ノ法律即帝國議會ノ協贊ヲ經テ公布セラレタルモノ、ミテ謂フニアラズ汎ク一般ノ法律規則ヲ包含スルモノナリト知ルベシ

第三條 法律ハ頒布以前ニ係ル犯罪ニ及ホスコトヲ得ス

若シ犯所頒布以前ニ在テ未タ判決ヲ經サル者ハ新舊ノ法ヲ比照シ輕キニ從テ處斷ス

本條ハ刑法ノ効力ハ既往ニ遡ラストノ原則ヲ定メタリ即チ刑罰法ハ之ヲ規定シタル法規ガ頒布ニ因リテ實施力ヲ生ジタル以后ノ事件ノミチ支配シ其實地以前ノ事件ニ其効力ヲ及ボスコトヲ得ズト云フニアリテ前ノ律ニ正條ナキモノハ何等ノ處爲ト雖モ罰スルコトヲ得ズトノ原則ト相俟ツテ同一事件ヲ表裏ヨリ言ヒ表ハシタルモノナリ蓋シ如何ナル處爲ガ犯罪タルヤハ立法者ニ非レバ定ムル能ハズ立法者ガ國家ノ生存ヲ完フスル範圍内ニ於テ豫メ明文ヲ以テ人ノ處爲中爲スベキモノト爲スベカラザルモノトヲ定メ之ニ違犯スルトキハ刑ヲ科ス左レバ立法者ガ如何ナル處爲ヲ犯罪トナシタルカハ明文ニ依ツテノミ知ルコトヲ得ベシ既ニ明文ニ依ツテノミ知リ得ベキモノタル以上ハ苟モ其明文ニ該當シタル處爲ハ犯罪タリト言ヒ得ベキモ其明文ニ該當セザル處爲ハ法律ノ認許シタルモノト言ハザルヲ得ズ少クモ刑罰ノ制裁ヲ受クベキモノニ非ラズシテ之ヲ實行スルハ當然ノコト、言ハザルヲ得ズ然ルニ吾人ガ刑罰法ノ明文ニナキガ爲メ犯罪ニ非ラズトシテ安ソテ爲シタル處爲ガ其後ニ公布セラレタル刑罰法ノ適用ヲ

受ケ處罰セラル、コトアリトセバ吾人ハ遂ニ如何ナル處爲モ安マテ之ヲ爲ス能ハザルニ至ラシ是レ正條ナクシテ罰スルト毫モ異ナル所ナシ故ニ法律ハ本條第一項ニ於テ法律ハ頒布以前ニ係ル犯罪ニ及ボスコトヲ得ズト規定シ以テ第二條ノ規定ノ趣旨ヲ一貫セシメタリ

犯罪ノ時ト裁判ノ時ト異リタル二法相續ヒテ行ハレタルトキハ裁判官タルモノ新舊何レノ法律ヲ適用スベキカノ疑問ヲ生ズヘシ此場合ニ於テハ區別シテ論セザルヲ得ズ若シ裁判ノ時ノ新法ガ犯時ノ舊法ニテ罪トセザリシ處爲テ罪トシ又ハ舊法ノ刑ヨリ重キ刑ヲ科シタルトキニ於テハ重キ新法ノ効力ヲ既往ニ遡ラシムルハ極メテ不當ナルコト前段説明ノ如シ故ニ此場合ニ於テハ刑罰法ノ効力ハ既往ニ遡ラズトノ原則ノ適用アルモノト云フベシ然レドモ若シ之ト反對ニ新法ノ刑ハ舊法ヨリ輕ク又々舊法ノ罪トセシモノヲ新法ニ於テ罪トセザルトキハ原則ノ例外トシテ輕キ新法ヲ既往ニ遡リテ適用スルヲ要ス何ソトナレバ立法者ガ新法ヲ設ケテ舊法ノ刑ヨリ輕クシ又々舊法ノ罪トセシモノヲ罪トナサザルニ至リシハ舊法ヲ重シトシムレバナリ然ルニ其處爲ガ單ニ舊法時代ニ發生シタリトノ理由ニテ仍ホ之ニ重キ舊法ヲ適用セザルベカラズトスル理由何處ニ在リヤ況ンヤ新法ノ適用ハ大ニ犯人ノ利益ナルニ於テオヤ於是カ法律ハ第二項ニ若シ所

犯罪布以前ニ在テ未ダ判決ヲ經ザル者ハ新舊ノ法ヲ比照シ輕キニ從ツテ處斷スト爲シ以テ此場合ニ輕キ新法ヲ適用スルコトヲ得セシメタリ是レ第一項ノ原則ニ對スル大ナル例外ト云フベシ

右ハ單ニ犯時ト裁判ノ時トノ中間ニ一回法律ノ改正行ハレタル場合ニ付テ説明シタルモノナルモ其間ニ數回ノ改正アリテ各輕重アルトキト雖モ其中ノ最モ輕キモノヲ適用スベキナリ何者法律ハ單ニ新舊ノ法ヲ比照シ輕キニ從ツテ處斷スト云ヒ必シモ輕キ犯時ノ法ト云ハズ又々輕キ裁判ノ時ノ法トモ云ハザレバナリ故ニ中間ノ一法カ犯時ノ法若ハ裁判ノ時ノ法ニ比シテ輕キトキハ之ヲ適用スルヲ得ルナリ

新舊ノ法ヲ比照シ輕キニ從シテ處斷スベキガ故ニ新舊法ノ輕重ニ識別スル標準ナカルベカラズ現行刑法ノ公布セラル、ヤ現行刑法實施以前ノ法律トノ刑ノ輕重ヲ示スガ爲メニ明治十四年十二月廿八日布告第八號新舊比照例ナル一ノ單行法發布セラレタルヲ以テ現行犯ト其以前ノ法律トハ其輕重ヲ知ルコトヲ得レドモ困難ナルハ現行刑法ト其實施後ノ幾多特別法トノ關係ニ在リ之ニ就ヒテハ詳細ノ説明ヲ要スルモ此ニ論述スルノ余地ナキヲ以テ之ヲ略ス

第二項ニ從ヒ輕キ新法ヲ既往ニ遡ラシムルニハ未ダ判決ヲ經ザル者タルヲ要ス



新法ノ實施ガ判決確定後ニアリトスレバ之ガ爲メニ法ノ適用ニ毫モ影響ヲ及ボサトルハ言フテ俟タズ而カモ判決未確定中ニ在テハ必ラズ此利益ニ浴スルコトヲ得ルモノト言ハザルヲ得ズ故ニ新法實施ノ時尚ホ審理中ニ屬シ未ダ第一審ノ判決ヲ受ケザル者ハ勿論已ニ裁判ヲ經タルモ未ダ確定セズ上訴ニ依ツテ變更セラレベキ状態ニ在ル中ハ尙ホ輕キ新法ノ適用ヲ受ケ得ル者トス

第四條 此刑法ハ陸海軍ニ關スル法律ヲ以テ論ス可キ者ニ適用スルコトヲ得ス  
 本條ハ陸海軍刑法ト普通刑法トノ關係ヲ定メタルモノナリ本條ヲ一讀スレバ特ニ言フテ俟タザル如クナレドモ立法者ノ意ハ陸海軍刑法ニ規定セル罪ヲ犯シタル者ハ其犯人ノ常人タルト軍人軍屬タルトヲ問ハズ普通刑法ヲ適用セズト云フニアリ蓋シ陸海軍刑法ノ罪ヲ犯ス者ハ唯リ軍人軍屬ニ限ラズ常人ト雖モ軍律ニ問ハル、コトアリ唯ダ常人ノ軍律ニ問ハルハ極メテ少キノミ又々軍人軍屬ノ犯罪ト雖モ特ニ軍律ニ處罰ノ明文ナク普通刑法ノ條規ニ觸ル、モノアルトキハ普通刑法ニ依ツテ處斷セラレコトアレバナリ

第五條 此刑法ニ正條ナクシテ他ノ法律規則ニ刑名アル者ハ各其法律規則ニ從フ若シ他ノ法律規則ニ於テ別ニ總則ヲ掲ケサル者ハ此刑法ノ總則ニ從フ

本條ハ特別法ト普通刑法トノ關係ヲ定メタリ

普通法ト特別法トノ區別ハ先ニ説明シタリ刑罰ニ關スル普通法ハ所謂刑法ナリ特別法ハ本條ニ所謂法律規則ナルモノニシテ諸種ノ罰則ヲ謂フ例ヘバ新聞紙條例出版法郵便條例質屋取締法等ノ如シ

本條第一項ハ刑法ニハ罰スベキ正條ナクシテ特別法ニ其正條アルトキハ特別法ヲ適用スベキ旨ヲ定メタリ是レ固ヨリ當然ノ事ト云フベシ而シテ若シ刑法ト特別法ト何レニモ正條アリテ互ニ抵觸スルトキハ何レヲ適用スベキカハ多少ノ疑ナキ能ハズ然レドモ特別法ハ普通法ニ優ルト云フ法諺ニ因リ此場合ニ於テハ特別法ヲ適用セザルベカラズ唯ダ其特別法カ刑法頒布以前ノモノナルトキハ明治十四年十二月布告第七十二號第六條(今日ト雖モ尙ホ有効ナル)ニ因リ刑法ノ規定ニ從ツテ處斷セザルベカラズ

本條第二項ハ特別法ニ於テ別ニ總則ヲ掲ケザル時ハ刑法ノ總則ヲ適用スベキコトヲ定メタリ蓋シ刑法ハ刑罰法ニ關スル普通法ナレバ他ノ特別法令ニ於テ別テ總則ヲ掲ケタルモノノ外ハ之ニ刑法ノ總則ヲ適用スベキハ當然ナリ

第二章 刑 例

刑例トハ刑罰ニ關スル例則ノ謂ナリ此章ニ規定スルトコロハ刑ニ如何ナル種類アルカ各種ノ刑ノ執行ハ如何刑ノ消滅ハ如何等ノ問題ヲ包含ス

刑罰トハ何ゾヤ國家ガ犯人ニ科スル苦痛ナリ此ノ故ニ犯罪ヨリ生シタル損害ノ賠償ニ非ラズ又々被害者ガ犯人ニ對スル復仇ニモアラザルナリ而シテ國家ガ犯人ニ苦痛ヲ科スル所以ハ一ハ犯人ヲ懲戒シテ將來再ビ罪ヲ行フコト勿ラシムルト一ハ犯罪必罰ノ理ヲ示シテ世人ヲ警戒シ之ニ儆フコトナカラシムルトニアリ刑罪ノ目的ハ懲戒ト警戒トニアリテ此目的ヲ達スルガ爲メニ犯人ニ苦痛ヲ與フルモノトセバ其苦痛ヲ與フル方法ハ如何ナル種類ヲ採ルベキカ古來行ハレタル方法トシテハ或ハ生命ヲ奪ヒ或ハ身体ヲ傷ケ或ハ自由ヲ殺キ或ハ財産ヲ徵收シ或ハ能力ヲ剝奪シ或ハ名譽ヲ毀損スル方法行ハレタリ現行刑法ニ於テハ右ノ向身体刑ヲ廢止シタル外何レモ之ヲ採用シタリ乃チ現行刑法中死刑ハ生命刑ニ屬シ徒刑流刑懲役禁獄禁錮拘留監視ハ自由刑ニ屬シ剝奪公權停止公權ハ能力刑ニシテ名譽刑ヲ兼テタルモノ罰金科料沒收ハ財産刑ニ屬ス彼ノ身体刑ハ直接ニ肉体ニ苦痛ヲ與フルモノニシテ舊法ノ笞刑ヲ始メ劓黥等ハ此類ニ屬ス左レバ彼ノ直接犯人ノ肉体ヲ苦痛ヲ與フルコトヲ目的トセズ單ニ犯人ノ自由ヲ奪フコトヲ目的トスル自由刑トハ區別スルヲ要ス身体刑ハ今日開明諸國ニ於テ之ヲ見ズ我國ニ於テモ亦之ヲ採用セズ

刑ノ本質目的及其種別ハ前記ノ說明ニテ知ルヲ得タレバ尙ホ左ニ現行法ガ採用

シタル刑罰ニ關スル原則ノ主タルモノヲ掲ゲン乃チ

- 第一、刑ハ豫メ法律ノ一定スル所タルヲ要ス即チ知ラシメズシテ刑ヲ科スルハ猶ホ穿テ設ケテ民ヲ陷ル、ガ如キモノニシテ其不當ナルコト前ニ說明シタル如クナレバナリ唯ダ此事タル毫モ伸縮ノ餘地ナキ一定不動ノ刑期金額等ヲ定メ置クノ意ニ非ラズシテ法律ニテ刑名及其範圍分量ヲ一定シ置クノ意ニシテ其範圍内ニ於テ裁判官ノ裁量ニ任ズルハ固ヨリナリ
- 第二、刑ハ之ヲ言渡シタル裁判ノ確定シタル後ニ非レバ執行スルコトナシ是レ上訴ヲ許ルシ前裁判ヲ變更シ得ルノ途ヲ與ヘタル當然ノ結果ナリトス左レバ既ニ上訴中ニ在ルトキハ勿論上訴セザルトキト雖モ其確定期限ノ經過スルマデハ執行ヲ爲スコトヲ許ルサズ
- 第三、刑ハ公然之ヲ言渡ス管ニ刑ノ言渡ノミナラズ審理モ亦之ヲ公開ス是レ一ニハ裁判官ノ私曲ヲ防ギ犯人ヲシテ公明正大ナル判決ヲ受ケシムルト一ハ犯罪必罰ノ理ヲ示シテ世人ヲ警戒セムルトニ出テタリ左レバ其犯罪事件ノ内容ニ依ツテハ裁判ノ傍聽ヲ禁ズルコトアリト雖モ而カモ刑ノ言渡ニ至リテハ如何ナル事情アルモ必ラズ之ヲ公開スルヲ要ス
- 第四、刑ハ肉体ヲ毀傷セザルヲ要ス古昔ハ世界各國到處ニ肉刑行ハレ屢バ殘酷

ナル處刑行ハレタリ今日開明諸國ニテハ肉刑ヲ見ルコト極メテ稀ナリ我國ノ舊法ニモ笞刑ノ如キ劓ノ如キ隳ノ如キ刑名ヲ見タレドモ今日ハ此ノ如キモノナシ

第五、刑ハ一身ニ止マルヲ要ス是レ蓋シ開明ノ賜ニシテ古昔ハ連坐法ト唱ヘ一人罪ヲ犯セバ其父母妻子兄弟姊妹等悉ク連リテ刑ヲ受テタリ然レドモ各人ハ自己ノ行爲ニ因リテ責任ヲ負フベキモ他人ノカ爲メニ刑ヲ受クルガ如キハ極メテ謂ハレナキコト、言ハザルヲ得ズ宜ヘナリ今日ニ於テハ少シク開明ノ域ニ達セル邦國ニ於テハ此連坐法ヲ用ユルモノナキヲ但シ此原則タル勿論刑事上ノ責任ニ關スルモノニシテ民事ノ賠償責任ニ至ツテハ固ヨリ本人一身ニ止マルベキニ非ルナリ

第六、マハ貴賤貧富ニ依リテ差別ヲ立テザルヲ要ス換言スレバ刑法ノ前ニハ四民平等ナラザルベカラズ此主義モ亦近代ニ至リ始メテ行ハレタルモノニシテ古昔ニ在リテハ犯人ノ位階賢愚等ニ依リテ刑ノ輕重ヲ異ニシタルコトアリ刑ノ本質犯人ニ苦痛ヲ與フルニアル以上ハ犯人ノ貴賤貧富ニ依リテ彼此刑ヲ異ニスル理由ナシ是レ近時何レノ邦國モ此原則ヲ採用セザルナキ所以ナリ

本章ハ之ヲ八節ニ分ツ

第一節 刑名

刑名トハ刑罰ノ名目ト云フノ義ニシテ現行刑法カ採用シタル刑罰ノ種類名目ハ本節ニ規定セラル

第六條 刑ハ主刑及ヒ附加刑ト爲ス

主刑ハ之ヲ宣告ス

附加刑ハ法律ニ於テ其宣告スル者ト宣告セザル者トヲ定ム

本條ハ刑ニ主刑ト附加刑トノ二種アルコトヲ示シ併セテ宣告ヲ要スル者ト否ラサル者トアルヲ定メタリ

刑ハ主刑ト附加刑トアリ主刑トハ他ノ刑ヲ科スルト否トニ拘ハラズ特立シテ科スル所ノ刑ヲ云ヒ附加刑トハ常ニ主刑ニ附隨シテ科スル所ノ刑ナリ故ニ附加刑アルトキハ一個ノ犯罪ニ對シテ二重ニ刑ヲ科スルガ如ク見ユルモ否ゾ二重者候ツテ完全ナル一個ノ刑ヲ成スナリ即チ主刑ハ主トシテ刑罰ノ作用ヲ爲シ附加刑ハ主刑ノ効用ヲ完カラシムルノ用ヲ爲スナリ例ヲ以テ之ヲ示サハ重罪輕罪ヲ犯シ自由刑ニ處セラレ者ニシテ尙ホ公權ヲ行フコトヲ得ソカ他人ノ後見人トナルコトヲ得ベシ斯クテハ刑ノ本質タル犯人ニ苦痛ヲ與フルコト矛盾ス故ニ或ハ其公權ヲ剝奪シ或ハ停止スルノ必要アリ又ク刑期滿限ノ後直チニ完全ナル

自由ヲ與フルハ危險ナラサルヲ得ズ故ニ之ヲ監視ニ付シ其自由ヲ制限スル必要アルガ如シ要スルニ附加刑ノ用ハ主刑ノ不足ヲ補充スルニアリ

主刑タル刑罰ノ名稱ハ第七條乃至第九條附加刑ハ第十條ニ掲ゲアリ左レハ主刑附加刑ヲ識別スルハ右各條ニ列記セル名稱ニ依ルヲ極メテ便宜トス

主刑ハ如何ナル場合ニモ宣告スルコトヲ要ス蓋シ現行刑法ハ多クハ明文ヲ以テ刑ノ最高度ト最低度ヲ一定シ置キ裁判官ヲシテ其範圍内ニ於テ自由ニ刑ヲ盛ルコトヲ得セシメタル耳ナラズ酌量減輕ヲ爲スコトヲ得ルヲ以テ實際ニ科スベキ主刑ハ宣告ヲ俟ツテ始メテ知ルコトヲ得レバナリ

附加刑ハ主刑ト異ナリテ宣告スルモノト宣告セサルモノアリ宣告スルコトヲ要スル附加刑ハ第一輕罪ノ刑ニ附加スル監視(三八)第二附加罰金(四二)第三沒收(四三)ノ三場合ノミ其宣告ヲ要スル理由ハ前段主刑ニ付テ述べタルト同一ノ必要アレバナリ

宣告セズシテ當然科スベキ附加刑ハ第一剝奪公權(三二)第二禁錮ニ處セラレタル者ニ附加スル停止公權(三三)第三輕罪ノ刑ニ於テ監視ニ付シタル者ニ附加スル停止公權(三四)第四重罪ニ附加スル監視(三七)第五死刑無期刑ト期滿免除ヲ得タル者ニ附加スル監視(三九)ノ五場合ナリ其宣告ヲ要セザル理由ハ一ハ法律自ラ之ヲ科

スルノ必要ヲ認メ裁判官ニ取捨ノ自由ヲ與ヘザルト一ハ實際科スベキ刑ハ法律ノ規定ニ因リ一定シ居レバナリ

第七條 左ニ記載シタル者ヲ以テ重罪ノ主刑ト爲ス

- 一 死刑
- 二 無期徒刑
- 三 有期徒刑
- 四 無期徒刑
- 五 有期徒刑
- 六 重懲役
- 七 輕懲役
- 八 重禁錮
- 九 輕禁錮

本條ハ重罪ノ主刑ノ各名稱ヲ定メタルモノニシテ別ニ說明ヲ要セズ

第八條 左ニ記載シタル者ヲ以テ輕罪ノ主刑ト爲ス

- 一 重禁錮
- 二 輕禁錮
- 三 罰金

本條ハ輕罪ノ主刑ヲ規定ス

第九條 左ニ記載シタル者ヲ以テ違警罪ノ主刑ト爲ス

- 一 拘留
- 二 科料

本條ハ違警罪ノ主刑ヲ規定ス

第十條 左ニ記載シタル者ヲ以テ附加刑ト爲ス

- 一 剥奪公權
- 二 停止公權
- 三 三十一年法律第十一號民法施行法第十四條ヲ以テ削除
- 四 監視
- 五 罰金
- 六 沒收

本條ハ附加刑ノ名目ヲ規定シタルモノトス本條ニ於テ少シク説明ヲ要スルハ罰金ハ本條中附加刑トシテ掲ゲアリ第八條ニハ輕罪ノ主刑トシテ掲ゲアリ故ニ罰金ハ主刑タルコトアリ又々附加刑タルコトアリテ之ヲ識別スルニハ法律ハ常ニ附加罰金ノ場合ニハ「……若干ノ罰金ヲ附加ス」ト掲ゲアルヲ以テ注意スベシ又々初メ附加刑ノ一種トシテ禁治産ナルモノアリタレドモ民法施行法ヲ以テ削除ヒラレタリ

第十一條

刑ヲ執行シ及ヒ犯人ヲ檢束スル方法細目ハ別ニ規則ヲ以テ之ヲ定ム

刑ノ執行方法及ヒ犯人檢束ノ方法ハ全ク一ノ手續法ニ屬シ實體法タル刑法ニ規定スルノ不可ナル耳ナラズ此等ノ事項ハ細密ナル規定ヲ要シ且ツ時々變改ヲ加フル必要アルベキヲ以テ之ヲ刑法中ニ規定スルハ極メテ不便ナリ是レ法律ガ別ニ規則ヲ以テ定ムト規定シタル所以ナリ而シテ現今右ノ別則トシテハ刑法附則監獄則等アリ

第二節 主刑處分

主刑處分トハ各主刑ノ内容ト其執行ノ方法トヲ謂ヘルナリ前節ニ於テ重罪輕罪違警罪ニ科スベキ主刑ノ名目ヲ掲ゲタルヲ以テ本節ニ於テハ其各主刑ノ内容ヲ明カニシ併セテ其執行方法ノ一部ヲ掲ゲアリ

第十二條

死刑ハ絞首ス但規則ニ定ムル所ノ官吏臨檢シ獄内ニ於テ之ヲ行フ

本條ハ生命刑ナル死刑ノ内容ニ付テ規定シタリ  
 死刑ハ存スベキヤ否ヤ此刑ハ一旦行ヒシ後ハ之ヲ取消スコトヲ得ズ又々刑罰ノ大目的タル犯人懲戒ノ余地ヲ存セズ且ツ刑罰ハ罪狀ノ如何ニ依リ寬嚴ノ差ヲ付スルガ爲メニ力メテ可分ノ性質ヲ有スルモノナラザルベカラズ死刑ハ之ヲ行フト行ハザルトノ二途アルノミ且ツ一旦死刑ニ當レル犯罪ヲ犯シタル者ハ到底其

生命ヲ完フスルノ望ナキガ爲メニ自暴自棄ノ余リ更ラニ幾多ノ慘逆ヲ逞フスルコトナキヲ保セズ斯ク論シ來ラバ死刑ハ到底適當ナル刑罰ト謂フベカラズ故ニ學者往々之ガ廢止ヲ主張スル者ナキニ非ラズ然レドモ元ト刑罰ハ社會生存ノ必要ニ基クモノニシテ若シ社會ニ必要ナルニ於テハ學理上不完全ナル刑ト雖モ之ヲ存セザルベカラズ我立法者ハ我國ノ現狀今日急遽ニ死刑ヲ廢止スルハ社會ノ生存ニ極メテ危險ヲ及ボスノ恐レアリトシテ之ヲ存スルコトヲ必要トナシタルモノナリ

右ノ如ク現行法ハ死刑ヲ存シタルニ刑罰ノ性質上ヨリ見ルトキハ死刑ガ良刑ニ非ルコトハ前段説明ノ如クナレバ我法律ハ最モ極端ノ犯罪ニ非レバ死刑ヲ科セズ又タ初メヨリ法律ガ死刑ヲ科スベシト定メタル犯罪ニノミ之ヲ科シ決シテ加重ニ因リテ死刑ヲ科スルヲ許ルサズ(第六十六條)而シテ我刑法ガ死刑ヲ科スルモノト定メタルハ其數二十ノ上ヲ出デス其事ハ第二編以下ノ規定ニ見バ明カナラシク其他尙ホ死刑ノ執行ノ實際ニ少キ所以ハ死刑ニ該ルベキ罪モ裁判官ハ酌量減輕ニ因リテ死刑ヲ科セザルコトヲ得ベク又タ裁判官ニ於テ死刑ニ科スルモ天皇ノ特赦權ニ因リテ之ガ執行ニ至ラシメザルコトヲ得ベクハナリ

死刑ハ生命ヲ奪フノ刑ナリ而シテ生命ヲ奪フニハ其方法少カラズ古昔ハ鋸刑磔

刑火刑等ノ如キ殘酷ナル方法行ハレタリ是等ハ復仇ヲ以テ刑罰ノ精神トナシ犯人ニ苦惱ヲ與フルヲ以テ刑ノ唯一ノ目的ト爲シタルニ外ナラザレバナリ今日ノ死刑ハ單ニ生命ヲ奪フニアリ徒ラニ殘忍ノ方法ヲ用ヒテ犯人ニ苦惱ヲ與フルヲ要セザルナリ今日各國ニ行ハルハ方法ハ斬首ト絞首トナリ迅速ニ生命ヲ絶チ且ツ最モ簡單ナルヲハ一ナリト雖モ斬首ハ身首處ヲ異ニスルノ点ニ於テ絞首ニ比シ殘狀ヲ留ムルモノト謂フベシ是レ我刑法ガ死刑ノ方法トシテ斬首ヲ捨テ絞首ノ方法ヲ採リタル所以ナリ

死刑ハ之ヲ公行スベキカ密行スベキカ我刑法ハ密行主義ヲ採リ死刑ハ獄内ニ於テ之ヲ執行シ決シテ公ノ場所ニ於テ行フヲ許ルサズ(刑法附則第二條參照)蓋シ死刑ヲ公行シ世人ヲシテ死刑ノ慘狀ヲ見セシメバ其ヲシテ警戒セシムル効ヲ奏スベキガ如シト雖モ却ツテ世人ハ死刑ノ慘狀ニ慣レ復タ其恐ルベキヲ覺ラザルニ至ルナキヲ保セズ是レ我法律ガ密行主義ヲ採リタル所以ナリ

本條但書ニ依レバ死刑執行ノ際ニハ規則ニ定ムル所ノ官吏臨檢スルコトヲ要ス此但書ニ基キテ刑法附則ハ其第一條ニ死刑ハ其執行ヲ爲ス裁判所ノ檢事書記及ヒ典獄刑場ニ立會云々ト規定シタリ

第十三條 死刑ハ司法卿ノ命令アルニ非サレハ之ヲ行フコトヲ得ス

刑ハ裁判確定シタル後ニ非レバ執行スルコトヲ得ザルハ勿論ナルモ死刑ハ一旦執行シ終ラバ復タ取消スコトヲ得ズ而カモ司法大臣ハ天皇ノ大權ニ訴ヘ特赦減刑ヲ奏請スルコトヲ得ベキモノナルガ故ニ法律ガ死刑ハ裁判確定スルモ直チニ執行スルコトヲ許ルサズ司法大臣ノ命令アルニ非レバ之ヲ執行スルコトヲ得ズト定メタルハ至當ナリト云フベシ乃チ刑事訴訟法第三百十八條ニ依レバ死刑ノ言渡確定シタルトキハ檢事ヨリ速ニ訴訟記録ヲ司法大臣ニ差出シ司法大臣ヨリ死刑ヲ執行スベキ命令アリタルトキハ三日内ニ其執行ヲ爲スベキモノトス

第十四條 大祀令節國祭ノ日ハ死刑ヲ行フコトヲ禁ス

前刑ニ説明シタル如ク死刑ハ司法大臣ノ命令後三日内ニ執行スベキモノナリト雖モ尙ホ本條ニ於テ一ノ制限設ケラレタリ乃チ大祀令節國祭ノ日ハ死刑ヲ行フコトヲ禁ゼラル刑法附則第四條ハ更ラニ一々其日ヲ列舉ス元始祭、孝明天皇祭、紀元節、春季皇靈祭、仁孝天皇祭、神武天皇祭、六月大祓、秋季皇靈祭、神宮神嘗祭、天長節、後桃園天皇祭、新嘗祭、老格天皇祭、十二月大祓是ナリ是等ノ日ニ死刑ノ執行ヲ禁ジタルハ國民舉ツテ慶賀シ若クハ齋戒沐浴スベキ神聖ナル日ニ刑入ノ生命ヲ斷ツハ其神聖ヲ汚スモノナレバナリ

第十五條 死刑ノ宣告ヲ受ケタル婦女懷胎ナル時ハ其執行ヲ停メ分娩後一百日ヲ

經ルニ非サレハ刑ヲ行ハス

法律ハ本條ヲ以テ此刑執行ニ對シ更ラニ一ノ制限ヲ設ケタリ乃チ死刑ノ宣告ヲ受ケタル婦女懷胎ナル時ハ其執行ヲ停メ分娩後一百日ヲ經ルニ非レバ刑ヲ行ハズト定メタリ其懷胎ノ婦女ニ對シ直ニ死刑ヲ執行セシメザルハ懷胎ノ婦女ニ對シ死刑ヲ執行スルトキハ併セテ胎兒ノ生命ヲ奪フニ至リ刑ハ一身ニ止マルノ原則ニ反スレバナリ而カモ産後尙ホ一百日ノ猶豫ヲ與フルハ生后一百日間ハ生子ノ乳養ヲ要スルノミナラズ婦人モ其間ハ起臥歩行ノ自由ナラザル一ノ病者ニ均シク之ヲ刑スルハ人情忍ブベカラザレバナリ故ニ胎兒ガ死シテ生レタルカ父ハ生後一百日ヲ經ザル内ニ死亡スルモ尙ホ婦人ハ分娩後一百日間ハ死刑執行ノ猶豫ヲ受クベキナリ

刑法附則第五條ハ之ニ付キ規定シテ曰ク死刑ノ宣告ヲ受ケタル婦女懷胎ト申スル者ハ醫師及穩婆ヲシテ之ヲ檢査セシメ果シテ懷胎ナルトキハ檢事ヨリ司法大臣ニ上申シテ其執行ヲ停メ産後一百日ヲ經テ更ラニ司法大臣ノ命令ヲ受ケ決行スベシト

第十六條 死刑ノ遺骸ハ親屬故舊請フ者アレハ之ヲ下付ス但式ヲ用ヒテ葬ルコト

ヲ許サス

刑死者ノ遺骸ハ往時ハ一般ニ下付ヲ許ルサズ或ハ之ヲ棄テ或ハ暴ラシタルモ遺骸ニハ何等ノ罪ナシ之ヲ棄テ或ハ暴ラスモ毫モ利益アルナシ故ニ我刑法ガ刑死者ノ遺骸ハ親族故舊ノ請フ者アルトキハ之ニ下付スルゴトヲ許ルシタルハ至當ノコト、云フベシ但シ其遺骸ヲ葬ルニ當リテハ儀式ヲ用ユルコトヲ許ルサズ蓋シ刑死者ノ遺骸ヲ葬ムルニ壯大美麗ナル儀式ヲ用フルガ如キハ法律ノ尊嚴ヲ冒瀆スルモノニ外ナラザレバナリ唯々然シナガラ些少ノ讀經質素ナル葬式ノ如キハ固ヨリ法律ノ禁ズル所ニアラザルナリ

第十七條

徒刑ハ無期有期ヲ分タス島地ニ發遣シ定役ニ服ス

有期徒刑ハ十二年以上十五年以下ト爲ス

本條ハ徒刑ノ内容及其刑期ニ付テ規定セリ

徒刑ハ非國事犯ニ限リ科スベキ刑タリ其刑ノ實質ハ島地ニ派遣スルコト、定役ニ服セシムルトニアリ島地ニ派遣スルハ徒刑ニ限ラズ流刑ニ付テモ然リ其島地ニ派遣スル立法ノ理由ハ犯人ヲ遠隔ノ孤島ニ派遣スルトキハ犯人ニ内地ヲ離レシムルノ苦痛ヲ與フルコト、犯人ノ逃走ヲ難カラシムルト犯人ヲ使役シテ荒蕪ノ地ヲ開拓スル便宜アルコト等ノ實益アリト爲シタルモノナルベシ然レドモ我國ニハ未ダ此ノ如キ島地ナキノミナラズ北海道臺灣ノ如キテ假リニ島地トスル

モ此ノ如キ比較的内地ヲ離ル、コト遠カラザル土地ニテスラ之ニ囚人ヲ派遣スルニハ多額ノ經費ヲ要シ財政豐カナラザル我國ノ如キ到底堪ユル所ニアラズ從ツテ今日ノ實際ニ於テハ徒刑囚ハ内地ノ集治監ニ拘禁セラル、狀態ニシテ本條ノ規定ハ事實空文ニ終ルモノナリ

定役ニ服セシムルコト、ハ法律ハ囚人ヲ強制シテ一定ノ勞働ニ就カシムルコトヲ謂ヘルモノニテ非國事犯ノ主刑ノ中徒刑懲役重禁錮ニハ何レモ定役アリ其服役ノ種類時間及ビ方法等ハ囚人ノ年齢技能將來ノ生計等ヲ斟酌シ各自ノ体力ニ應ジテ之ヲ課スベキモノナルコト勿論ナリ(監獄則第十七條)

徒刑ノ期限ヲ分チテ無期及ビ有期トシ有期徒刑ハ十二年以上十五年以下ト爲ス無期刑ハ犯人ノ終身間執行ヲ受ケ身死シテ初メテ消滅スルモノナリ無期刑ニ付テハ死刑ニ於ケルガ如ク可分ノ性質ナキト囚人ヲシテ改過遷善ノ念ヲ杜絶セシムルコト等ノ非難アレドモ立法者ハ社會ノ生存ニ必要ナルモノトシテ之ヲ設ケタリ特ニ法律ハ囚人ノ改過遷善ノ念ヲ杜絶セザラシメンガ爲メニ後ニ述ブル如キ假出獄ノ制ヲ設ケテ之ヲ調和ヲ計レリ

第十八條

徒刑ノ婦女ハ島地ニ發遣セス内地ノ懲役場ニ於テ定役ニ服ス

徒刑ハ島地ニ派遣スルコトヲ一ノ要素トナセドモ婦女ノ如キハ之ヲ内地ノ獄ニ



置クモ脱獄等ノ患少キノミナラズ之ヲ島地ニ派遣スルモ開拓等ニ裨益スルコト  
尠ナキモノナレバ法律ハ徒刑ノ婦女ニ限り島地ニ派遣セズ内地ノ懲役場ニ於テ  
定役ニ服スルモノトナシタルハ至當ナリト云フベシ

第十九條 徒刑ノ四六十歳ニ滿ル者ハ通常ノ定役ヲ免シ其體力相當ノ定役ニ服ス  
人ハ通常六十歳以上ニ至レバ概テ其軀軀衰弱シテ壯者ノ執ル所ノ役ニ服スルコ  
トヲ得ザルハ勿論ナリ是レ法律ガ徒刑囚ハ滿六十歳以上ノ者ニハ通常ノ定役ヲ  
免シ其體力相當ノ定役ニ服セシムル所以ナリ

第二十條 流刑ハ無期有期ヲ分タス島地ノ獄ニ幽閉シ定役ニ服セス  
有期流刑ハ十二年以上十五年以下ト爲ス

本條ハ流刑ノ内容及其刑期ニ付テ定メタリ

流刑ハ國事犯ノ刑タリ其實質ハ島地ニ派遣スルト獄ニ幽閉スルトニ在リ左レバ  
流刑ハ徒刑ト均シク島地ニ於テ執行セラル、モノナルモ最モ其性質ヲ異ニスル  
點ハ徒刑ハ定役ニ服シ流刑ハ單ニ幽閉ニ止メテ定役ニ服セシメザル點ニアリト  
ス

國事犯ノ刑ハ流刑ヲ始メトシ禁獄輕禁錮ノ何レニモ定役ナシ其理由ハ國事犯者  
ノ如キ其社會ニ及ボセル害ノ大ナルコトハ非國事犯ニ優ルモ本ト政治上ノ見解

ヲ異ニセルヨリ法ヲ犯スニ至リタルモノナレバ其處分法ハ單ニ社會ト離隔シ殘  
黨トノ通謀ヲ防グテ以テ足レリトシ決シテ之ニ屈辱ヲ與フベキモノニアラズト  
云フニアルベシ然レドモ人ハ規律アル勞働ヲ爲スハ精神上身體上極メテ必要ナ  
レバ法律ハ若シ流刑囚ガ幽閉中獄内ニ於テ自ラ工業ヲ爲サント請フ者アルトキ  
ハ典獄ハ之ヲ許可セザルベカラザル旨ヲ定メタリ(刑法附則第十一條)  
流刑モ徒刑ト均シク之ヲ無期有期ニ分テ有期流刑ヲ十二年以上十五年以下トス  
流刑囚ハ目下徒刑囚ト均シク集治監ニ拘禁セラル、狀態ニシテ本條ノ明文ガ空  
文タルハ前ニ徒刑ニ付テ述ベタルト同シ

第二十一條 無期流刑ノ囚五年ヲ經過スレハ行政ノ處分ヲ以テ幽閉ヲ免シ島地ニ  
於テ地ヲ限リ居住セシムルコトヲ得  
有期流刑ノ囚三年ヲ經過スル者亦同シ

本條ハ免幽閉ニ付テ規定セリ免幽閉ハ單ニ流刑ニ處セラレタル者ノミニ適用ア  
ル所ニシテ彼ノ流刑以外ノ刑ニ適用セラル、假出獄ノ制ト相對スルモノナリ抑  
モ法律ガ流刑囚ノ免幽閉ヲ設ケタル理由ハ流刑囚ハ定役ニ服セズ單ニ獄裡ニ幽  
閉セラル、ニ止マルモノナレバ人類ノ性質タル社交心ヲ杜絶セラレ爲ニ往々精  
神病ヲ發スル者アルハ實驗ニ徴シテ明カナルノミナラズ殊ニ無期囚ノ如キハ改

過遷善ノ念ヲ杜絶セラレ自暴自棄ニ終ハルノ傾向アルガ故ニ之ヲ豫防スルニハ中途其幽閉ヲ免ズルニ若クハナシ又タ一方ニ於テ當初流刑囚ハ島地ニ派遣スル豫定ナリシカバ早ク之ガ幽閉ヲ免シテ殖民地ノ開拓ニ盡サシムルノ必要アリタレバナリ是レ法律ガ無期流刑ノ囚ハ五年有期流刑ノ囚ハ三年ヲ經過スレバ行政處分ヲ以テ幽閉ヲ免シ島地ニ於テ地ヲ限リ居住セシムルコトヲ得セシメタル所以ナリ

免幽閉ハ唯ダ流刑囚ニノミ適用セシ假出獄ハ流刑以外ノ刑ニ適用セララルトノ差異アルノ外免幽閉ニハ假出獄ニ關スル第五十三條ノ如キ獄則ヲ謹守シ後改メ狀アル時ト云ヘル條件ナキト無期刑囚ハ十五年其他ハ刑期四分ノ三ヲ經過シタル後ナルコトヲ要セザルトノ点ニ於差異アリ

尙ホ免幽閉ニ付テハ刑法附則第十二條乃至第十五條ヲ參照スベシ

第二十二條 懲役ハ内地ノ懲役場ニ入レ定役ニ服ス但六十歳ニ滿ル者ハ第十九條ノ例ニ從フ

重懲役ハ九年以上十一年以下輕懲役ハ六年以上八年以下ト爲ス

本條ハ懲役ハ内容ヲ定メタルモノナリ

懲役ノ内容ハ内地ノ懲役場ニ入ル、コト、定役ニ服セシムルコト、ナリ懲役場

ト云ヘルモ現行ノ監獄則ニ依レバ此ノ如キ特別ノ名稱ナク他ノ拘留禁錮禁獄ト均シク地方監獄ニ於テ執行セラル、ナリ

懲役ハ常ニ非國事犯ニ科セラル、モノニシテ之ヲ重懲役ト輕懲役トニ分ツモ其差ハ單ニ刑期ノ長短ニアルノミ乃チ重懲役ハ九年以上九年以下十一年以下輕重役ハ六年以上八年以下トス

懲役囚ハ定役ニ服スルモ六十歳ニ滿ツル者ハ第十九條ノ例ニ從ヒ普通ノ定役ヲ負シ其体力相當ノ定役ニ服セシム

第二十三條 禁獄ハ内地ノ獄ニ入レ定役ニ服セス

重禁獄ハ九年以上十一年以下輕禁獄ハ六年以上八年以下ト爲ス

本條ハ禁獄ノ内容ヲ定メタルモノナリ

禁獄ハ常ニ國事犯ニ用ヒラル、モノニシテ其實質ハ刑ニ内地ノ獄ニ幽閉スルニ止マリ別ニ定役ニ服セシメズ但シ自ラ工業ヲ爲サント請フ者アルトキハ之ヲ許ルスコト流刑囚ノ場合ニ全ク刑法附則第十七條

禁獄ハ懲役ト同シク重禁獄輕禁獄ノ二ニ分ツ其刑期モ亦タ重輕懲役ト同シ

第二十四條 禁錮ハ禁錮場ニ留置シ重禁錮ハ定役ニ服シ輕禁錮ハ定役ニ服セス

禁錮ハ重輕ヲ分メ十一月以上五年以下ト爲シ仍ホ各本條ニ於テ其長短ヲ區別ス

本條ハ禁錮ニ付テ規定シタリ  
 禁錮ハ重輕ヲ問ハズ均シク禁錮場ニ留置スルモノトス而シテ現行ノ監獄則ニ依  
 レバ禁錮場ナル特別ノ監獄ナク地方監獄ニ拘禁セラル、モノナルコト先ニ説明  
 シタル如シ而シテ此刑ハ各種ノ刑罰中最モ多ク其適用ヲ見ルコトハ統計ノ示ス  
 所ナリ其理由ハ犯罪中ノ最多數ヲ占ムル竊盜詐欺取財ノ罪ノ如キハ禁錮ヲ以テ  
 之ヲ罰スレバナリ

禁錮モ亦々重禁錮輕禁錮ノ二種ニ分ツモ其刑期ノ点ニ差アルニアラズ重輕ヲ問  
 ハズ十一日以上五年以下トス唯々二者ノ異ナルトコロハ一ハ定役ニ服シ一ハ服  
 役ナキノ点ニアリ其服役有無ヲ異ニシタル理由ハ所謂罪ノ性質ニ異ナル所アレ  
 バナリ乃チ重禁錮ハ通常破廉耻罪ニ適用セラレ輕禁錮ハ國事犯罪及ビ非國事犯  
 罪中破廉耻罪ニ非ル者例ヘバ官名詐稱ノ罪公選ノ投票ヲ偽造スル罪傳染病豫防  
 規則ニ關スル罪等ニ科セラル、ナリ尤モ輕禁錮囚ト雖モ自ラ工業ヲ爲サント請  
 フトキハ之ヲ許ルサルナリ(刑法附則第十七條)

本條第二項ハ段ニ仍ホ各本條ニ於テ其長短ヲ區別スルハ特ニ重罪刑ト異ナ  
 ル所トス蓋シ重罪ノ主刑タル有期自由刑ノ期間ハ其刑名ニ固着セルガ故ニ第二  
 編以下ノ各本條ニ於テ復ヒ其刑期ヲ示ス必要ナシ特ニ法律ガ……ノ罪ハ有期徒

刑ニ處スル下カ若クハ……ノ罪ハ重懲役ニ處スルト云ヘバ其期間有期徒刑ハ十二年  
 以上十五年以下重懲役ハ九年以上十一年以下ナレバ裁判官ハ其刑期範圍内ニ於  
 テ有期徒刑十三年ニ處ストカ又ハ重懲役十年ニ處スト云フガ如キ宣告ヲ爲スコ  
 トヲ得ベキナリ然ルニ輕罪ノ主刑タル禁錮拘留モ同シハ之ト異ナリ其刑期ハ必  
 シモ刑名ニ固着セズ何ソトナレバ禁錮ノ最長期ハ五年拘留ノ最長期ハ十日ナル  
 モ加重ノ結果禁錮ハ七年拘留ハ十二日迄ニ至ルコトヲ得ベケレバナリ(第七十條  
 二項第七十二條二項)故ニ刑法第二編以上ノ各本條ニ於テハ單ニ禁錮ニ處ス又ハ  
 拘留ニ處スト云イメシテ各本條ニ於テ復ヒ其最長期ト最短期トヲ示シ二月以上  
 四年以下ノ重禁錮ニ處ストカ或ハ三日以上十日以下ノ拘留ニ處スト云フガ如ク  
 規定スルノ必要アルナリ罰金ニ付テモ同シ

第二十五條 定役ニ服スル囚人ノ工錢ハ監獄ノ規則ニ從ヒ其幾分ヲ獄舎ノ費用ニ  
 供シ其幾分ヲ囚人ニ給與ス但現役百日以内ハ給與ノ限ニ在ラス

本條ハ囚人ガ服役ニ依リテ得タル工錢ハ之ニ其幾分ヲ給スル旨ヲ定メタリ蓋シ  
 法律ガ或ル種ノ囚人ヲ定役ニ服セシムルハ其目的囚人ヲシテ勞働ノ習慣ヲ養成  
 シ以テ出獄後生計ノ途ヲ得セシムルニアリ然ルニ若シ囚人服役ニ依リテ得タル  
 工錢ノ全部ヲ官ニ沒收シ毫末モ囚徒ニ給與スルコトナクシバ囚人ハ何チ樂ソデ

カ勞働ニ勉メシ此ノ如クシハ囚人ニ勞働ノ習慣ヲ養成スルガ如キハ到底望ムベカラズ從ツテ囚人ハ出獄后生計ノ途ナク再ヒ罪ヲ犯スノ已ムヲ得ザルニ至ルベシ故ニ囚人ノ得タル工錢ハ其一部ヲ之ニ給與シ以テ勞働ヲ獎勵シ其出獄後生計ノ途ヲ得セシムルハ治獄ノ本旨ヲ得タルモノト云フベシ

囚人ニ給與スベキ工錢ノ額ハ監獄則ニ依リテ定マルモノトス而シテ現行監獄則第二十二條ニ依レバ定役囚現役一百日ヲ經タルトキハ重罪囚ニハ其ノ工錢ノ十分ノ一乃至五輕罪囚ニハ十分ノ二乃至六ヲ給ストアリ尙ホ全條ハ定役囚以外ノ者ノ作業スル場合ニ付テ無定役囚懲治人及刑事被告人ニシテ作業スル者ニハ其ノ工錢ノ十分ノ七ヲ給スト定メタリ而シテ何レモ其余分ハ獄舎ノ費用ニ給スルモノナリ

現役百日以内ハ工錢ヲ給與セズ是レ入獄ノ日短ケレバ出獄后再ヒ生業ニ就クコト難カラザルノミナラズ設令給與ヲ受クルモ其額僅少ニシテ敢ヘテ生計ノ資本ト爲スニ足ラザレバナリ

第二十六條 罰金ハ二圓以上十圓以下ト爲シ仍ホ各本條ニ於テ其多寡ヲ區別ス

本條ハ罰金ニ付テ規定セリ罰金ニハ先ニ述べタル如ク輕罪ノ主刑タルモノト輕罪ノ附加刑タルモノトアリ本條ニ規定セシハ輕罪ノ主刑タル罰金ナリ

罰金ハ言フマデモナク金錢ヲ徵收スル刑罰ニシテ其額ハ二圓以上ノ定メニテ最多額ハ別ニ規定セズ其最多額ノ制限ナキ理由ハ罰金ハ其最多額ノ何程ニ上ルカヲ豫定シ難キヲ以テナリ刑法第九十三條ニ貨幣ヲ收受スルノ後ニ於テ偽造又ハ變造ナルコトヲ知リ之ヲ行使シタル者ハ其價格ニ倍ノ罰金ニ處ス云々トアル如ク其行使ヲ俟タザレバ罰金ノ額ヲ知ル能ハザレバナリ本法以外ニ於テ收稅ヲ目的トスル法律ニハ脱稅高何倍ノ罰金ヲ科スト云フガ如キ例特ニ多シ

又罰金ハ各本條ニ至リテ其多寡數ヲ定ムルコト禁錮ト異ナルナシ其理由ニ至リテモ禁錮ニ付テ述べタルト同ヲ殊ニ罰金ハ最多額ヲ規定セザルガ故ニ各犯罪ニ付キ一々其範圍ヲ示スノ必要アルコト勿論ナリ

第二十七條 罰金ハ裁判確定ノ日ヨリ一月内ニ納完セシム若シ限内納完セサル者ハ一圓ヲ一日ニ折算シ之ヲ經禁錮ニ換フ其一圓ニ納サル者ト雖モ仍一日ニ計算ス

罰金ヲ禁錮ニ換フル者ハ更ニ裁判ヲ用ヒス檢察官ノ求ニ因リ裁判官之ヲ命ス但禁錮ノ期限ハ二年ヲ過クルコトヲ得ス

若シ禁錮限内罰金ヲ納メタル時ハ其經過シタル日數ヲ扣除シテ禁錮ヲ免ス觀屬其他ノ者代テ罰金ヲ納メタル時亦同シ

本條ハ罰金刑ノ執行方法ヲ規定シタリ

罰金ハ金錢ヲ徵收スルニアルヲ以テ犯人無資力ナルトキハ納完セシムルコト能ハザルベシ是ニ於テヤ法律ハ罰金ヲ納完セザルトキハ一圓ヲ一日ニ折算シ之ヲ輕禁錮ニ換フルノ制ヲ立ツ唯々裁判確定後直ニ換刑シ得ベキニ非ラズ犯人ガ一月ノ期限内ニ納完セザルトキニ初メテ換刑シ得ベキナリ然レドモ是ヲ以テ罰金刑ハ一月ノ期間満了ノ時ニ於テ初メテ執行權ヲ生ズルモノト爲サバ誤ナリ罰金刑ト雖モ他ノ一般ノ刑ト均シク其裁判確定ノ日ヨリ執行權ヲ生ズ唯々罰金ヲ輕禁錮ニ換フルニハ一月ノ期限ヲ經過スルコトヲ要スルノミ從ツテ犯人ガ一月ノ期限内任意ニ納完シタルトキハ其納完ハ執行トシテ有効ナルモノナリ

換刑ノ標準ハ一圓ヲ一日ヲ折算シテ輕禁錮ニ換ヘ一圓ニ滿タザル者ト雖モ仍ホ一圓ニ計算ス而シテ明文ハナキモ十圓以下ノ罰金ハ拘留ニ換フベキモノナリ何ントナレバ輕禁錮ハ十一日以上ニシテ此場合ニ換刑處分タル輕禁錮ノ最短期ガ十日以下ニ下リ得ルコトヲ規定シアリサレバナリ又々法律ハ換刑處分タル輕禁錮ハ二年ヲ以テ最長期トナシタリ是レ罰金刑ノ最多額ハ定限ナキヲ以テ之ヲ輕禁錮ニ換フル場合ニ此ノ如キ制限ヲ設ケザルトキハ數十年ノ輕禁錮ニ換ヘザルベカラザルニ至リ甚ダシク他ノ刑ト權衡ヲ失スル恐アレバナリ

換刑ヲ爲スニハ別ニ裁判ヲ用ヒズ檢事ノ請求ニ因リ裁判官之ヲ命ズ蓋シ換刑處

分タルヤ罰金刑ノ執行方法タルニ過ギズ即チ新ニ輕禁錮ニ處スルニ非ラズ殊ニ格別困難ナル問題ヲ惹起スルコトナキガ故ニ別ニ裁判ヲ用ユル必要ナケレバナリ而シテ裁判官ハ檢事ヨリ請求アルトキハ必ラズ換刑ヲ爲サハルベカラズ

本條第一項ニハ單ニ「若シ限内納完セザル者……ハ之ヲ輕禁錮ニ換フ」トアリテ「納完スル能ハザル者」トアラザルガ故ニ無資力ニシテ納完セザル者ハ勿論設令資力アリナガラ納完ヲ肯セザル者ト雖モ檢事ハ之ガ換刑ヲ請求セザルベカラズ此結果ノ不都合ナルハ言フマデモナキ所ナレドモ解釋論トシテハ蓋シ疑ヲ容レザルベシ

罰金ヲ納完セザル結果輕禁錮ニ換ヘラル、モノナレバ若シ犯人ガ刑期限内ニ於テ罰金ヲ納ムルトキハ其禁錮セラレタル日數ニ相當スル金額ヲ控除シテ其殘額ヲ徵收シテ禁錮ヲ免スルコト、ナシタルハ至當ナリ親屬其他ノ者代テ罰金ヲ納メタルトキ亦々同シ犯人以外ノ者ニ代納ヲ許ルスモ刑ハ一身ニ止マル原則ニ反スルモノニアラズ何レトナレバ罰金ト雖モ犯人以外ノ者ニ科シ若クハ執行スルコトヲ得ザルコト勿論ナルモ代納者ニ此等ノ刑ヲ科シタルニアラズ犯人ガ代納者ヨリ借用シテ納ムルモノト看做シ得ベキヲ以テナリ

第二十八條 拘留ハ拘留所ニ留置シ定役ニ服セス其刑期ハ一日以上十日以下ト爲

○第一編 總則

シ仍ホ各本條ニ於テ其長短ヲ區別ス

本條ハ違警罪ノ主刑タル拘留刑ノ内容ヲ定メタリ乃チ拘留刑ハ拘留所ニ留置スルヲ以テ其内容トシ別ニ定役ニ服セシメズ而シテ現今ノ監獄制ニテハ拘留所ナルモノナク地方監獄ニ拘禁セラルハナリ

拘留ノ刑期ハ一日以上十日以下トス而シテ各本條ニ於テ其刑期範圍ヲ一々示シヘキコトハ禁錮ニ付テ説ヘタルト同シ

第二十九條 科料ハ五錢以上一圓九十五錢以下ト爲シ仍ホ各本條ニ於テ其多寡ヲ區別ス

本條ハ違警罪ノ主刑タル科料ニ付テ規定セリ

乃チ科料ノ金額ハ五錢以上一圓九十五錢以下ニシテ仍ホ各本條ニ於テ其多寡ヲ區別ス

第三十條

科料ハ裁判確定ノ日ヨリ十日内ニ完納セシム若シ限内納完セザル者ハ

第十七條ノ例ニ照シ之ヲ拘留ニ換フ

本條ハ科料ノ執行方法ヲ定メタリ

科料ハ罰金刑ト均シク犯人ヨリ金錢ヲ徵收スル刑ニシテ唯ダ罰金ヨリ其額少キニ止マルモノナレバ其執行方法ハ罰金ニ於ケルト大差ナシ唯ダ罰金ノ場合ヨリ

換刑期限ヲ短クシ裁判確定ノ日ヨリ十日内ニ納完セザルトキハ拘留ニ換フル處分ヲ爲シ得ヘキモノトセリ

第三節 附加刑處分

本節ハ附加刑ノ内容并ニ其執行方法ヲ定メタリ附加刑ノ種類ハ第十條ニ依レバ剝奪公權停止公權監視罰金沒收ノ五種ナリ本節ハ其各種ノ刑ノ實質ヲ定メタルモノナリ

第三十一條 剝奪公權ハ左ノ權ヲ剝奪ス

- 一 國民ノ特權
- 二 官吏ト爲ルノ權
- 三 勳章年金位記勲章恩給ヲ有スルノ權
- 四 外國ノ勳章ヲ佩用スルノ權
- 五 兵籍ニ入ルノ權
- 六 裁判所ニ於テ證人ト爲ルノ權但單ニ事實ヲ陳述スルハ此限ニ在ラス
- 七 後見人ト爲ルノ權但新屬ノ許可ヲ得テ子孫ノ爲メニスルハ此限ニ在ラス
- 八 分散者ノ管財人ト爲リ又ハ會社及ヒ共有財産ヲ管理スルノ權
- 九 學校長及ヒ教師學監ト爲ルノ權

本條及ビ次條ハ剝奪公權ニ付テ規定セリ

剝奪公權ノ實質ハ左ノ九種ノ公權ヲ剝奪スルニ在リ

第一、國民ノ特權ノ如何ナルモノナルカヲ知ラントセバ憲法ノ條規ニ基キテ解釋セザルベカラズ試ニ憲法ヲ案ズルニ第二章臣民權利義務ノ題下ニ規定セラル所ノ第十九條三「日本臣民ハ法律命令ノ定ムル所ノ資格ニ應ジ均シク文武官ニ任セラレ及ビ其他ノ公務ニ就クコトヲ得」トアルト第二十條三「日本臣民ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ兵役ノ義務ヲ有ス」トアルトハ何レモ日本國民ニ非レバ有スルコトヲ得ザル權利即チ國民ノ特權ト云ヒ得ベキモ全章ノ下ニ在ル其他ノ權利ハ外國人ト雖モ之ヲ享有セシメザルヲ得ザル權利ナレバ之ヲ國民ノ特權ト云フベカラズ而カモ第十九條ニ規定スル文武官ニ任用セラル、權及ビ第二十條ニ規定スル兵籍ニ入ルノ權ノ如キハ本條別ニ第二號及第五條ニ規定スルヲ以テ此ニ所謂國民ノ特權ハ憲法第十九條後段ニ所謂其他ノ公務ニ就クノ權ニ外ナラザルモノトセザルベカラズ公務ニ就クノ權トハ廣ク政治ニ參與スルノ權ヲ謂ヘルニテ彼ノ官吏ニ任用セラル、權ノ如キモ其一ナレドモ之ヲ外ニシテハ衆議院議員選舉被選舉權ノ如キヲ謂ヘルハリ

第二、官吏ト爲ルノ權 官吏ト爲ルノ權ハ元ト是レ國民ノ特權ノ一ナレドモ法律ハ特ニ官吏ニ任用セラル、權ヲ掲ゲタリ

第三、勳章年金位記貴號恩給ヲ有スルノ權 勳章ハ勳功アル者ニ賞與セラル、名譽章ヲ云ヘルモノ年金トハ全ク功勞ニ對スル報酬トシテ本人ノ終身毎年下賜セラル、金額ニシテ勳章ニ附隨スルモノト否ラザルモノトアリ位記トハ位階ヲ云ヘルモノ貴號トハ公侯伯子男ノ五給ノ爵位ヲ云ヘルモノ恩給トハ文武官吏ノ退官退職シタル者ニ對シ恩給例ニ依リ終身給與セラル、金額ヲ云ヘルモノナリ

第四、外國ノ勳章ヲ佩用スルノ權 外國ノ勳章ハ我國家ノ與ヘタルモノニ非ラズシテ外國ノ與ヘタルモノナリ故ニ我國家ニ於テ外國ノ勳章ヲ有スルノ權ヲ剝奪スル能ハザルヤ論ナシ然レドモ外國勳章ヲ佩用スルノ權ハ我國家ノ與ヘタルモノナレバ之ヲ剝奪スルコトヲ得ルモノナリ

第五、兵籍ニ入ルノ權 國民ノ兵籍ニ入ルハ國民ノ必ラズ服スベキ義務ノ一ニシテ憲法第二十條ノ如キ亦之ヲ以テ一ノ義務ナリトセリ左レバ之ヲ以テ權利ナリト云フハ其當ヲ得ザルモノ、如クナルモ兵籍ニ入り身國家ノ干城トナルハ實ニ國民タル者ノ榮譽トスル所ナレバ重罪ノ刑ヲ受ケタル者ノ如キチシテ此榮譽ヲ受ケシメザルハ至當ナリト云フベシ

第六、裁判所ニ於テ證人ト爲ルノ權 裁判所ニ於テ證人ト爲ルコトモ亦タ國民

ノ義務ニシテ權利ニアラズ然レドモ他ノ一面ヨリ見レバ證人ト爲ルハ裁判所ニ於テ事實判斷ノ資料トシテ自己ノ陳述ヲ聽カシムルハ一ノ榮譽ナレバ法律ハ此榮譽ヲ剝奪スルナリ但シ單ニ事實ヲ陳述スルハ右ノ如キ榮譽アルモノニアラズトシテ法律ハ之ヲ禁ズルコトナシ

第七、後見人ト爲ルノ權 後見人ト爲ルコトモ亦タ國民ノ義務ニシテ權利ニハアラズ然レドモ後見人ハ未成年者ノ財産ヲ管理シ又其財産ニ關スル法律行爲ニ付未成年者ヲ代表スル等民法第九百二十三條(重大ノ任務アルモノニシテ信用アル者ニ非ザレバ此貴重ノ任務ヲ托スベキニ非ラズ從ツテ重罪犯者ノ如キナシテ此任務ニ就カシムベキニ非レバナリ但子孫ノ爲メニシテ且親族ノ許可アルトキハ此限ニアラズ

第八、分散者ノ管財人ト爲リ又ハ會社及ビ共有財産ヲ管理スル權 破産ノ宣告アリタルトキハ破産者ハ其財産ヲ處分スルノ權能ヲ失ヒ其財産ハ一ノ財團トナル財團ハ法人ナルヲ以テ之ガ管理ヲ爲ス者ヲ要ス會社ニ付テモ同シク管理人ヲ要ス此等ノ管理人及ビ共有財産ノ管理人タル者ハ信用アル者ニ非レバ之ヲ托スベカラズ是レ法律ガ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ニ右等ノ權利ヲ剝奪シタル所以ナリ

第九、學校長及ビ教師學監ト爲ルノ權 官立學校ノ校長等ハ概シテ官吏ナレバ

第二號ノ中ニ包含セラレ、ニ付此明文ヲ要セズ唯タ公立私立學校ノ校長等ハ官吏ニハ非ルモ人ノ子弟ヲ教育スル重大ノ任務ヲ帶ブルモノナレバ之ヲ公權ニ準シタルナリ

要スルニ剝奪公權ノ効果トシテ右九種ノ公權ヲ剝奪スルナリ公權ヲ剝奪スルトイフハ精確ニ云ヘバ公權ヲ享有スル能力ヲ剝奪スルコトナリ左レバ既ニ其能力ニ因リ公權ヲ得タルモノニ對シテハ能力ヲ奪フノ結果公權其者ヲ喪ハシメ未ダ公權ヲ享有セザル者ニ對シテハ其享有能力ヲ奪フノ結果トシテ將來公權ヲ享有スル能ハザルナリ

公權ヲ剝奪セラレタル者私カニ右九種中ノ權利ヲ行フトキハ第五百五十四條ノ制裁アリ

第三十二條 重罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ別ニ宣告ヲ用ヒス終身公權ヲ剝奪ス

本條ハ前條ノ説明ニテ粗ボ知リ得ラル、如ク剝奪公權ハ重罪刑ノ附加刑ニシテ苟モ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ別ニ宣告ヲ用ヒズ法律上當然ニ終身公權ヲ剝奪セラル、モノトス法律ハ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ト云ヘルガ故ニ重罪ヲ犯スモ輕減ノ結果輕罪ノ刑ニ處セラレタル者ニハ剝奪公權ヲ附加スベキモノニア



ヲズ

第三十三條

禁錮ニ處セラレタル者ハ別ニ宣告ヲ用ヒス現任ノ官職ヲ失ヒ及ヒ其

刑期間公權ヲ行フコトヲ停止ス

本條及次條ハ停止公權ニ付テ規定セリ

停止公權ハ輕罪中禁錮ニ附加スルモノニシテ禁錮ニ處セラレタル者ハ別ニ宣告  
ヲ用ヒズ其刑期間公權ヲ行フコトヲ停止ス其公權トハ第三十一條ニ定メタル公  
權ナリ左レバ停止公權ハ有期ノ剝奪公權ト云フベキモノナリ乃チ剝奪公權ハ終  
身公權享有ノ能力ヲ喪失セシメ復權ヲ得ルニ非レバ再ビ能力ヲ回復スルコトヲ  
得ザルモノナリ停止公權ハ之ニ異ナリ禁錮ノ期間ニ限リ公權享有ノ能力ヲ喪失  
セシムルモ期間滿了ト同時ニ能力ヲ回復スルト共ニ既ニ失ヒタル公權其者ヲモ  
回復スルナリ故ニ例ヘバ公權ヲ停止セラレタル者ハ既ニ受ケツ、アリシ年金恩  
給等ハ其停止ノ期間中ハ之ヲ受クルコトヲ得ザレドモ期間ノ滿了後ハ再ビ之ヲ  
受クルコトヲ得ルナリ  
右ノ如ク停止公權ハ期間ノ滿了後ハ能力ヲ回復スルト共ニ既ニ失ヒシ公權其者  
ヲモ回復スルコト普通ノ状態ナルモ公權ヲ停止サル、當時官職ヲ帶ビシ場合ハ  
其例外タリ乃チ停止ト同時ニ之ヲ有スル能力ヲ失フガ故ニ官職其者ヲモ喪失ス

而シテ期間ヲ經過スレバ能力ヲ回復シ新ニ官職ニ就クコトヲ妨グザレドモ一旦  
先ニ失ヒシ官職其者ハ能力ト共ニ回復セザルナリ

第三十四條

輕罪ノ刑ニ於テ監視ニ付シタル者ハ別ニ宣告ヲ用ヒス監視ノ期限間

公權ヲ行フコトヲ停止ス

主刑ヲ免シテ止タ監視ニ付シタル者亦同シ

前條ニ述ベタルトコロハ禁錮ノ期間内公權ヲ停止スルニアリタルモ輕罪ノ刑ニ  
於テ監視ノ附加刑アル場合ニ於テハ其監視ノ期間内尙ホ公權ヲ停止ス蓋シ再ビ  
罪ヲ犯スノ恐アリトシテ監視ニ付シナガラ其間公權ヲ行ハシムルノ理由アラザ  
レバナリ

又タ第二百二十六條第九十二條等ニ從ヒ主刑ヲ免テ止タ監視ノミニ付シタル  
者モ亦々其監視ノ期間停止公權ニ處セラルナリ其理由ハ前同一ナリ

第三十五條

(三十一年法律第十一號民法施行法第十四條ヲ以テ削除)

本條ハ刑事上ノ禁治産ニ付テノ規定ナリシモ刑事上ノ禁治産ハ民法施行法ヲ以  
テ削除セシナレバ此ニ之ヲ説明スルノ要ナシ

第三十六條

(全上)

前同様ニ付キ説明セズ

第三十七條 重罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ別ニ宣告ヲ用ヒス各本刑ノ短期三分ノ

一ニ等シキ時間監視ニ付ス

本條乃至第四十一條ハ監視ニ付テ規定セリ

抑モ監視ハ主刑ノ滿期出獄ノ後犯人ノ行狀ヲ監察シ之ヲシテ再ビ罪ヲ犯サハラシムルヲ目的トス故ニ其性質ハ刑罰ト云ハシヨリハ寧ロ警察上ノ處分ト稱スベキモノナリ而シテ十分ニ監視ノ目的ヲ達セントセバ警察權ヲシテ常ニ犯人ノ動作ニ監察シ多少其自由ヲ檢束セザルベカラザルモ更ラニ一方ヨリ考フルトキハ徒ラニ監視規則ヲ嚴重ニシ故ラニ世人チシテ其者ガ刑餘ノ人タルコトヲ知ラシムルニ於テハ世人ハ其者ト齒ヒスルコトヲ耻ヂ自然犯人ノ生活ノ途ヲ失ハシメ再ビ罪ヲ犯スニ至ラシムベキニヨリ監視ノ執行ニ付テハ極メテ注意セザルベカラズ現行ノ監視規則ハ刑法附則中ニ規定セラル右規定ノ要旨ハ犯人居住ノ地ヲ制限シ或ハ擅ニ他ニ移轉シ又ハ他地方ニ旅行スルコトヲ禁シ或ハ毎月二回所轄警察署ニ出頭セシメ或ハ酒宴遊興ノ席ニ會シ又ハ群集ノ場所ニ參會スルコトヲ禁シ或ハ警察官吏ヲシテ時々其家宅ニ臨檢セシムル等ニシテ其規則ノ煩細ナルハ世ノ非難ヲ免レザル所ナリ

監視ノ執行ハ第五百五十五條ノ規定ニ依リテ保障セラル

我刑法ハ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ニ對シテハ別ニ宣告ヲ用セズ法律上當然之ヲ附加シ其期間ハ各本刑ノ短期三分ノ一ニ等シキ時間トス

第三十八條 輕罪ノ刑ニ附加スル監視ハ之ヲ宣告ス但各本條ニ記載スルノ外監視ニ付スルコトヲ得ス

監視ノ目的犯人ノ再犯ヲ豫防スルニアリトセバ唯リ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ニノミ限ルベキニアラズ乃チ本條ハ輕罪ノ刑ニ處セラレタル者ニ付スル監視ヲ規定シタルモノニシテ其重罪ノ場合ト異ナルハ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ別ニ宣告ヲ用ヒズシテ常ニ各本刑ノ短期三分ノ一ニ等シキ期間監視ニ付セラレ之ニ反シテ輕罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ之ヲ附加スル場合ト附加セザル場合トアリテ附加スル場合ニハ必ラズ一ハ各本條ニ於テ最長期ト最短期トヲ定メラル又々常ニ宣告ヲ要ス輕罪ノ場合ニ限リ附加スルモノト附加セザルモノトアルハ輕罪ニ於テハ罪質ニヨリ毫モ監視ヲ付スル必要ナキモノアリト爲シタルニ因ルベシ然レドモ重罪ノ場合ト雖モ亦タ同一ノ理由ニ依リ此區別ヲ爲スノ必要アリト言ハザルベカラズ法律ガ輕罪ノ場合ニ特ニ此區別ヲ爲シタルハ怪シムベシ

第三十九條 死刑及ヒ無期刑ノ期滿免除ヲ得タル者ハ別ニ宣告ヲ用ヒス五年間監視ニ付ス

死刑無期刑ニ處セラレタル者ニハ通例監視ヲ附加セザルモ若シ此等ノ者脱獄スルガ如キコトアリテ刑ノ期滿免除ヲ得タルトキハ其主刑ハ何レモ執行スル必要ナキニ至リタルモノナルモ一旦此ノ如キ重刑ニ處セラレタル者ハ仍ホ其將來ノ行狀ヲ監察スル必要アルガ故ニ法律ハ是ノ如キ者ハ別ニ宣告ヲ用ヒズ當然ニ監視ニ付ス其期間ハ犯人ガ捕ニ就キタル時ヨリ起算シ五年間トス本條ノ規定ハ法律ガ期滿免除ヲ設ケタル趣旨ニ反シスルノ非難アリ

第四十條 監視ノ期限ハ主刑ノ終リタル日ヨリ起算ス主刑ノ期滿免除ヲ得タル時ハ其捕ニ就キタル日ヨリ起算ス

若シ主刑ヲ免シテ止メ監視ニ付シタル時ハ其裁判確定ノ日ヨリ起算ス

本條ハ監視ノ期間ノ起算點ヲ定メタルモノニシテ即チ第一概シテ監視ノ期間ハ主刑ノ終ハリタル日ヨリ起算ス是レ監視本來ノ性質ガ主刑滿限後犯人ノ再ビ罪ヲ犯スコトヲ豫防スルニ出デタレバナリ第二主刑ノ期滿免除ヲ得タル時ハ其捕ニ就キタル日ヨリ起算ス蓋シ死刑又ハ無期刑ノ執行ヲ免レ居ル者ガ既ニ期滿免除ヲ得タル者ナルヤ否ハ容易ニ知リ難キニ因リ警察官ガ右等ノ刑ノ執行ヲ近レ居ル者アルヲ知リタルトキハ概シテ之ヲ逮捕スベキニ因リ其捕ニ就キタル日ヨリ監視ノ期間ヲ起算スベキモノト爲シタルナルベシ然レドモ期滿免除ヲ得タル

者ハ復タ其刑ニ關シテ逮捕セラレ、理由ナキモノナレバ捕ニ就キタル日ヨリ起算スト定メタルハ極メテ不完全ナル規定ト言ハザルベカラズ第三若シ主刑ヲ免シテ止メ監視ニ付シタル時ハ其裁判確定ノ日ヨリ起算ス是レ當然ノコトナリ

第四十一條 監視ニ付セラレタル者其情狀ニ因リ行政ノ處分ヲ以テ假ニ監視ヲ免スルコトヲ得

流刑ニ處セラレタル者ニ免幽閉アリ流刑以外ノ重罪輕罪ノ主刑タル自由刑ニ處セラレタル者ニ假出獄アルト同一趣旨ニ因リ法律ハ監視ニ付セラレタル者モ其情狀ニ因リ行政ノ處分ヲ以テ假ニ監視ヲ免スルコトヲ得ルモノトセリ所謂情狀ニ因リトハ刑法附則第三十六條ニ監視ニ付セラレタル者其規則ヲ遵守シ悛改ノ狀アル時云々ト云ヘルト同義タルコト勿論ナリ

第四十二條 附加ノ罰金ハ之ヲ宣告ス若シ一月内ニ完納セザルトキハ第二十七條ノ例ニ照シ輕禁錮ニ換ヘ主刑滿限ノ後之ヲ執行ス

本條ハ附加ノ罰金ニ付テ規定セリ

附加刑タル罰金ハ主刑タル罰金ト同ク輕罪ノ刑ナリ其性質及ビ執行ノ方法ニ於テモ毫モ異ナルナシ而シテ附加罰金ヲ輕禁錮ニ換刑シタル場合ニハ其輕禁錮ハ主刑滿限ノ後之ヲ執行スルモノトス尙ホ附加ノ罰金ハ宣告ヲ要スル附加刑ク

リ是レ各本條ニ於テハ單ニ最多額ト最少額トヲ定ムルニ過ギザレバ宣告スルニ非レバ徵收スベキ罰金額ヲ知ルニ由ナケレバナリ

第四十三條 左ニ記載シタル物件ハ宣告シテ官ニ沒收ス但法律規則ニ於テ別ニ沒

收ノ例ヲ定メタル者ハ各其法律規則ニ從フ

- 一 法律ニ於テ禁制シタル物件
- 二 犯罪ノ用ニ供シタル物件
- 三 犯罪ニ因テ得タル物件

本條及ビ次條ハ沒收ニ付テ規定セリ

往時ハ犯人ノ資産全部ヲ官沒スルガ如キ刑罰アリタレドモ現時ニ在リテハ斯ル一般ノ沒收ナルモノナク單ニ法律ニ定メタル物件ニシテ且ツ一定條件ヲ具フルモノニ非レバ沒收セザル所謂特定沒收ノ刑アルノミ我刑法ニ於テ沒收スル物件ハ第一法律ニ於テ禁制シタル物件第二犯罪ノ用ニ供シタル物件第三犯罪ニ因リテ得タル物件ノ三種ニシテ此附加刑ハ重罪輕罪違警罪何レノ別ナク之ヲ附加シ且ツ必ラズ宣告スルコトヲ要スルモノナリ

沒收ニ就テハ刑法中總則ニ本條及ビ次條ノ規定アリ第二編以下ノ各本條ニハ一々規定セラレズ僅カニ第六百六十一條第二百六十一條第二項第二百八十八條等數

條アルノミ故ニ沒收ハ夫ノ罰金若クハ監視ノ如ク特ニ各本條ニ規定ナキモ總則ノ本條及ビ次條ヲ適用スベキモノトス而シテ他ノ法律規則ニ於テ別ニ沒收ノ例ヲ定メタルトキハ各其特例ニ從フベキハ勿論ナリ

法律ニ於テ沒收スベキモノト定メタル前記三種ノ物件ニ付テハ學者間ニ最モ議論ノアル所ナレドモ此ニ其大樣ノ解釋ヲ示サシ

第一、法律ニ於テ禁制シタル物件

法律ニ於テ禁制シタル物件トハ如何ナルモノナルカ之ヲ解スルニハ先ヅ禁制ノ意義ヲ明ラカニスルヲ要ス禁制ノ場合ハ法律ガ直接ニ禁制スルト間接ニ禁制スルトアレドモ或ハ物件ノ製造輸入ヲ禁制スルコトアリ或ハ物件ノ販賣交換ヲ禁制スルコトアリ或ハ物件ノ占有所持ヲ禁制スルコトアリ此ノ各場合ニ於テ其物件ハ禁制物タリ例ヘバ偽造貨幣偽造印偽造文書阿片烟ノ如キ皆之レナリ然レドモ禁制物トハ物品其自体ノ存在ガ危險ナルガ故ニ之ヲ言フモノナリトナス者アラバ讓ナリ法律ハ物ニ對シテ直接ニ禁令ヲ布クコトナシ人ニ對シテ或ル行爲ヲ禁令命令スルナリ故ニ法律ハ物品自体ヲ禁ズルニアラズ人ガ之ヲ製造ニ輸入スルコトヲ禁ズルナリ故ニ人ガ其禁止ヲ背クニ於テ始メテ或ル物件ノ禁制品ナル性質ヲ生ズルナリ例ヘバ官許ヲ得タル者ノ手裡ニ在ル

トキハ軍用ノ銃砲彈藥ハ禁制品ニ非レドモ一度ビ無免許者ノ手ニ渡ルトキハ其時ニ於テ禁制品ノ状態ニ變ズルナリ乃チ禁制品ノ性質ハ決シテ絶對的ノモノニ非ラズシテ法律ノ禁止ニ觸レタル行爲ニ對スル關係的ノ性質ヲ有スルモノナリ

第二、犯罪ノ用ニ供シタル物件

犯罪ノ用ニ供シタル物件トハ犯人ガ罪ヲ犯スニ付使用シタル物件ヲ謂フ例ヘバ人ヲ殺害スルニ用ヒタル兇器放火スルニ用ヒタル火具ノ如キ是ナリ唯タ同シク犯罪ノ用ニ供シタル物件ト雖モ其中直接ノ用ヲ爲スモノト間接ノ用ヲ爲スモノトアリ法律ガ犯罪供用物トシテ沒收スルニハ其直接犯罪ノ用ヲ爲シタル物件ニアリ例ヘバ密カニ土藏内ニ籠リテ賭博ヲ爲シタル場合ニ其骨牌骨子等ハ直接賭博罪ノ用ニ供シタルモノナレバ之ヲ沒收シ土藏ハ極メテ間接ニ用ニ供シタルニ過ギザルモノナレバ之ヲ沒收セズ  
犯罪ノ用ニ供シタル物件ナリトスルニハ其犯罪ノ性質有意犯ナラザルベカラザルハ勿論ナリ過失ノ際用ヒタル物件ノ如キハ之ヲ犯スガ爲メニ故意ヲ以テ使用シタルモノニ非レバ沒收スル能ハズ故ニ例ヘバ失火ヲ惹起シタル火具湯ツテ人ヲ殺傷シタル車馬ノ如キハ沒收スルヲ得ズ

犯罪ノ用ニ供シタル物件ト犯罪ノ体トハ區別スルヲ要ス例ヘバ刑法第三百七十條ニ兇器ヲ携帯シテ人ノ住居シタル邸宅ニ入り窃盜ヲ爲シタル者ノ罪ヲ規定セリ此場合ニ其兇器ヲ犯罪供用物トシテ沒收スルコトヲ得ベキカ元來全條ノ罪ヲ構成スルニハ一兇器ヲ携帯スルコト二人ノ住居シタル邸宅ニ入ルコト三竊取スルコトノ三條件ヲ要ス故ニ此場合ノ兇器ハ犯罪ノ体ニシテ用ニ供シタル物件ニ非ルヲ以テ之ヲ沒收スルコトヲ得ザルナリ  
犯罪ノ用ニ供シタル物件ト犯罪ノ結果ヲ處理スル爲メニ用ヒタル物件トハ同一視スベカラズ例ヘバ盜賊ガ贓物ヲ運搬スル爲メニ用ヒタル車ノ如キハ犯罪ノ用ニ供シタル物件ト言フベカラザルモノナルヲ以テ之ヲ沒收スベキニアラズ

第三、犯罪ニ因リテ得タル物件

犯罪ニ因リテ得タル物件トハ單ニ犯罪ニ因リテ獲得シタル物件ノ意ニシテ所有權ヲ得タル物件トノ意ニ非ラズ犯罪ハ所有權取得ノ方法ニ非レバナリ而シテハ犯罪ニ因リテ獲得シタル物件トハ如何ナル物件ナルカ例ヘバ官吏ノ收受シタル賄賂盜賊ノ奪取シタル贓物ノ如キ是ナリ唯ダ犯罪ニ因リテ得タル物件トシテ沒收スルニハ其物件ガ直接ニ犯罪ニ因リ得タルモノナルコトヲ要ス犯罪

ニ因リテ得タル後其物件ノ性質種類ヲ變更シタルトキハ犯罪ト間接ノ關係ニシテ沒收スベキモノニ非ラズ例ヘバ官吏ガ賄賂ニ因リテ得タル金錢ヲ以テ購メタル時計盜賊ガ贓物ヲ賣却シテ得タル代金ハ沒收スベカラズ何ゾトナレバ官吏ノ時計盜賊ノ代金ハ犯罪ニ因リテ得タル物件ニ非ラズ賣買ニ因リテ得タルモノナレバナリ第二百八十八條ニ於テ既ニ得タル賄賂ヲ費用シタル時ハ其價ヲ追徵スルハ乃チ間接ニ得タル物件ヲ沒收スルモノナレドモ是レ明文ヲ俟ツニ初メテ然ルモノナリ

第四十四條 法律ニ於テ禁制シタル物件ハ何人ノ所有ヲ問ハズ之ヲ沒收ス犯罪ノ用ニ供シ及ヒ犯罪ニ因テ得タル物件ハ犯人ノ所有ニ係リ又ハ所有主ナキ時ノ外之ヲ沒收スルコトヲ得ズ

本條ハ沒收ニ付テノ一ノ條件ヲ規定シタルモノナリ乃チ一、法律ニ於テ禁制シタル物件ハ何人ノ所有ヲ問ハズ之ヲ沒收シ二、犯罪ノ用ニ供シ及ヒ犯罪ニ因リテ得タル物件ハ犯人ノ所有ニ係リ又ハ所有主ナキ時ニ限り之ヲ沒收スルコトヲ得ルコト之ナリ

禁制物ハ何ガ故ニ何人ノ所有ヲ問ハズ之ヲ沒收スルカ其理由トスル所ハ其物件ノ存在自体ガ危險ニシテ現時ニ害アルノミナラズ將來ノ安寧ヲ害スルノ恐アリ

トスルニ在ルガ如シ然レドモ禁制物ヲ是ノ如ク解スルコトノ誤ニシテ絶對的禁制物ナルモノナキコトハ前ニ述ベタルガ如シ法律ガ禁制物ニ付キ何人ノ所有ヲ問ハズ沒收スベキモノトナシタルハ非難ナキヲ得ズ

禁制物ハ何人ノ所有ヲ問ハズ之ヲ沒收スルトナスモ之ヲ沒收スルニハ其物件ト主刑ヲ科スベキ處爲ト直接ノ關係ナカルベカラズ例ヘバ偽造證書ヲ所持スル者ノ家ニ竊盜忍入り之ヲ竊取シタリトセシニ裁判所ハ其犯人ニ竊盜ノ刑ヲ科スルト全時ニ訟廷ニ現ハレタル右偽造證書ヲ禁制物トシテ沒收スルコトヲ得ベキカ何人ト雖モ之ヲ沒收スルノ非ナルヲ知ルニ難カラザラン又タ設令其物件ト主刑ヲ科スベキ處爲ト直接ノ關係アル場合ニモ主刑ヲ科セラルベキ被告人ノ無罪トナリタルトキハ禁制物ト雖モ之ヲ沒收スルヲ得ズ何ゾトナレバ主刑ナキニ附加刑ヲ科セラルベキ理由ナケレバナリ而シテ右等ノ物件ハ設令附加刑トシテハ沒收スルコトヲ得ザルモ將來ノ安寧ヲ害スルノ恐アルモノナルヲ以テ警察處分トシテ之ヲ官沒スルハ不可ナキ處ナキモ是レ全然附加刑タル沒收トハ別問題タルナリ

犯罪ノ用ニ供シ及ヒ犯罪ニ因リテ得タル物件ハ何故ニ犯人ノ所有ニ係ルカ若シハ所有者ナキトキノ外沒收スルヲ許ルサハルカ蓋シ之ヲ沒收シ得ル者トセバ法

律ハ故ナク人ノ所有權ヲ侵害スルモノト言ハザルベカラザルニ至レバナリ若シ夫レ其物件ニシテ犯人ノ所有ニ係ルカ若クハ所有ナキトキナラシカ其物件ヲ犯人ニ還付スルトキハ他日再ビ之ヲ用ヒテ罪ヲ犯スニ至ルヤモ知ルベカラズ或ハ犯人ニ不正ノ利得ヲ得セシムルモノナレバ之ヲ沒收スルハ極メテ相當ナリ但右所有者ナキ場合トハ所有者ノ知レザル場合ヲ包含スルコト勿論ニシテ所有者ノ知レザルトキハ一旦沒收ノ言渡ヲ爲スモ後日所有者ヲ發見スルコトアルベキニヨリ裁判後一年間公告シ其間ニ所有者ヲ發見シタルトキハ檢事ヨリ之還付スベキモノナルコトハ明治十五年司法省達第二十號ノ定ムル所ナリ

第四節 懲償處分

本節ハ犯罪ヨリ生シタル結果ヲ補償スル方法ヲ規定シタリ乃チ裁判費用ノ徵收贓物ノ還給損害ノ賠償等ニ關スル手續ヲ定メタルモノナリ左レハ其事項タルヤ全ク手續法タル刑事訴訟法若クハ刑法附則等ニ規定スベキモノニ屬シ之ヲ刑法中ニ規定シタルハ非難ヲ免レズ况シヤ毫末モ刑罰ノ性質ヲ帶ブルモノニ非ルニモ拘ハラズ之ヲ刑例ト題スル第二章中ニ置キタルハ最モ穩當ヲ缺クモノト言ハザルベカラズ

第四十五條 刑事ノ裁判費用ハ其全部又ハ幾分ヲ犯人ニ科ス但其費用ノ額ハ別ニ

規則ヲ以テ之ヲ定ム

刑事ノ裁判ニ付テハ種々ノ費用ヲ要ス例ヘバ豫審公判ニ付キ呼出シタル證人醫師鑑定人通辨人翻譯人ニ給與スベキ日當旅費止宿料等ノ如シ其費用ノ額等ニ付テハ刑法附則第四十八條以下ニ詳細ノ規定アリ法律ガ其費用ノ額ハ別ニ規則ヲ以テ之ヲ定ムト之ヘルハ是ナリ

右ノ如キ費用ハ元ト犯人ガ罪ヲ犯シタル結果トシテ要スルニ至リタルモノナレバ之ヲ犯人ニ負擔セシムルハ固ヨリ當然ナリ唯ダ然シナガラ書記ガ手續ヲ誤リ無用ノ證人ヲ呼出シタルガ如キ事由ニ依リテ費用ヲ要スルニ至リタルトキハ之ヲ犯人ノ負擔トスルハ不當ナレバ法律ハ此ノ如キ場合アルコトヲ慮リテ其全部又ハ幾分ヲ犯人ヲ科スト云ヒ必シモ全部ヲ科スト言ハザリシナリ若シ夫レ被告人人免訴又ハ無罪ノ言渡ヲ受ケタルトキハ其裁判費用ハ國庫ノ負擔タルベキモノトス(刑事訴訟法第二百一條參照)

裁判費用ノ徵收ハ刑罰ノ性質ヲ有スルモノニ非ルシ結果裁判費用ノ宣告ヲ受ケ未ダ之ヲ納メザル前ニ於テ犯人身死スル時ハ其相續人ヨリ之ヲ徵收スルモノトス(刑法附則第五十三條)

第四十六條 犯人刑ニ處セラレ又ハ放免セララルト雖モ被害者ノ請求ニ對シ贓物

ノ還給損害ノ賠償ヲ免カレルコトヲ得ス

本條ハ公訴ト私訴トノ分岐点ヲ示シタルモノニシテ刑事訴訟法第二條第五條ノ二條ヲ併セタルガ如キモノナリ

公訴ト私訴トハ其目的ヲ異ニシ公訴目的ハ公益上犯罪ガ社會ニ害ヲ及ボシタルガ故ニ之ヲ罰スルニアリ私訴ノ目的ハ私益上一私人ニ害ヲ加ヘタルガ故ニ之ヲ賠償セシムルニアリ乃チ一ハ刑ヲ適用スルヲ目的トシ一ハ損害ヲ賠償セシムルヲ目的トス此區別アルガ故ニ被告人刑ニ處セラル、ト雖モ之ガ爲メニ被害者ヨリ損害賠償ノ請求ヲ受クルコトヲ免ルベキニ非ルハ勿論ナリ又々設合被告人ガ免訴又ハ無罪宣告ヲ受クルモ民事上不法行爲ニ基ク損害賠償ノ責任アルトキハ被害者ヨリ要價セラル、コトアルベキナリ

法律ハ贓物ノ還給ト損害ノ賠償トヲ併セ記ルシタルモ贓物ノ還給モ亦々廣キ意味ニ於ケル損害ノ賠償ナリ唯右ノ如ク區別シタル点ヨリ見レバ「贓物ノ還給」ハ現物ヲ以テ損害ヲ償ヒ「損害ノ賠償」ハ金錢ヲ以テ損害ヲ償フモノト解スベキモノナリ

贓物ノ還給損害ノ賠償ハ本犯死スル時ハ其相續人ニ對シテ之ヲ要求スルコトヲ得(刑法規則第六十二條)

第四十七條 數人共犯ニ係ル裁判費用贓物ノ還給損害ノ賠償ハ共犯人ヲシテ之ヲ連帶セシム

數人が共同ノ不法行爲ニ因リテ他人ニ損害ヲ加ヘタルトキハ各自連帶ニテ其賠償ノ責ニ任ズベキハ民法第七百九十條ノ規定スル所ナリ本條ノ規定モ亦々之ト趣旨ヲ同フスルモノナリ連帶債務ノ性質如何ナルモノナルカハ民法第四百三十二條乃至第四百四十五條ヲ參照スベシ

第四十八條 裁判費用贓物ノ還給損害ノ賠償ハ被害者ノ請求ニ因リ刑事裁判所ニ於テ之ヲ審判スルコト得若シ贓物犯人ノ手ニアル時ハ請求ナシト雖モ直チニ之ヲ被害者ニ還付ス

損害賠償ノ請求(贓物ノ還給ヲ包含ス)ハ私訴ノ目的タルコトハ前説明ノ如シ而シテ被害者ハ獨立シテ私訴ヲ民事裁判所ニ提起スルコトヲ得ベク又々公訴ニ附帶シテ刑事裁判所ニ之ヲ提起スルコトヲ得ベシ刑事裁判所ガ損害賠償ノ審理ヲ爲スハ右ノ公訴附帶ノ私訴アリタル場合ニ限り乃チ被害者ノ請求アリタル時ニ限り之ヲ爲スベキモノニシテ被害者ノ請求ナキニ自ラ進メテ損害賠償ノ審理ヲ爲スベキモノニアラズ是レ損害賠償ノ審理ハ本則トシテ民事裁判所ノ管理ニ屬スベキモノナレバナリ



右ハ本則ナレドモ若シ贓物犯人ノ手ニ在ル時ハ例外トシテ裁判所ハ請求ナシト雖モ直チニ之ヲ被害者ニ還付スベキモノトモ是レ現ニ犯人ノ手ニ贓物ノ存スルニ拘ハラズ被害者ノ請求ナキノ故ヲ以テ之ヲ被告人ニ還付スルハ徒ラニ被告人ヲシテ不正ノ利得ヲ得セシムルニ過ギザレバ此場合ニハ寧ロ被害者ノ請求ナキモ裁判所ハ職權ヲ以テ之ヲ被請者ニ還付スルコト至當ナリト言フノ理由ニ出デタルモノナリ

第五節 刑期計算

本節ハ期限ヲ以テ計算スル刑ニ就キテ其刑ノ期間計算ノ標準ハ如何起算点ハ如何等ヲ定メタルモノナリ左レハ本節ノ規定ハ有期刑ノ爲メニ有要ナルハ勿論ナルモ無期刑ニ就キテモ必シモ其必要ナキニ非ラズ何ノトナレバ無期徒刑ノ四年五年ヲ經過スレバ假出獄ヲ許ルサルハコトアリ(五十三條)又々無期徒刑ノ四年五年ヲ經過スレバ幽閉ヲ免セラルハコトアル(二十一條)カ故ニ所謂十五年若シハ五年トハ何レノ時ヲ起點トシテ定ムベキカヲ明カニスルノ必要アレバナリ

第四十九條 刑期ヲ計算スルニ一日ト稱スルハ二十四時ヲ以テシ一月ト稱スルハ

三十日ヲ以テシ一年ト稱スルハ曆ニ從フ

受刑ノ初日ハ時間ヲ論セス一日ニ算入シ放免ノ日ハ刑期ニ算入セス

刑期ニ何年何月又ハ何日トアルトキハ其一年一月又ハ一日ト稱スルハ幾何ノ時間ト謂ヘルモノナルカ世間普通ノ計法ニ依レバ總テ曆ニ從ツテ算出スルモノ、如シ然レドモ刑期ヲ算スルニ此方法ニ依レバ月ニハ大小ニヨリ二十八日二十九日三十日三十一日ノ區別アルガ故ニ處刑ノ月ノ異ナルニアリ刑期ニ長短ノ差ヲ生ズルニ至ルベシ於是カ法律ハ刑期ヲ計算スルニ一日ト稱スルハ二十四時ヲ以テシ一月ト稱スルハ三十日ヲ以テシ一年ト稱スルハ曆ニ從フモノトシ以テ長短ノ差ナカラシメタリ但年ニ付テハ平年ト閏年トアリ平年ノ時ニハ三百六十五日ニテ放免セラレ閏年ノ時ニハ三百六十六日ニテ刑ヲ終ルベク其間一日ノ差アルモ法律ハ尙ホ手續ノ簡明ナルヲ欲シ曆ニ從フモノトセリ故ニ例ヘバ十日ノ刑ト云ヘバ二百四十時間十月ノ刑ト云ヘバ三百日ノ期間トナリ又々一月一日ニ一年ノ刑ニ處セラルトキハ全年ノ十二月三十一日ヲ以テ滿了スルガ如シ然レドモ一日ト稱スルハ二十四時トストノ規定ヲ絕對ニ適用スルトキハ受刑ノ時間ヨリ起算シテ夜半ニ放免スルガ如キ場合ヲ生ラ出獄者ノ爲メニモ監獄吏員ノ爲メニモ不便ナルノミナラズ計算ニ非常ノ手數ヲ要セシムルモノナルガ故ニ受刑ノ日ハ裁判官渡ノ時間ノ遅速ヲ問ハズ共ニ一日ト計算シ而シテ刑期滿了ノ翌日ニ放免スルモノトシ二十四時ヲ以テ一日トストノ規定ニ從ハザルナリ

○第一編 總則

七〇

第五十條 刑ハ裁判確定シタル後ニ非サレハ之ヲ執行スルコトヲ得ス

刑事訴訟法ニ依レバ被告人并ニ檢事ハ第一審判決ニ不服ナレバ控訴ヲ申立ツル  
コトヲ得第二審判決ニ不服ナレバ上告ヲ申立ツルコトヲ得其期間ハ控訴ニアリ  
テハ裁判言渡ノ日ヨリ五日上告ニアリテハ三日ナリ而シテ右上訴期間ヲ經過シ  
タル時又ハ上訴ノ方法ヲ爲シ盡シタル時ヲ裁判確定シタルモノト云フ其以前ニ  
在リテハ上訴ノ結果何時原判決ヲ取消サル、ヤモ知ルベカラザルモノトス左  
レハ裁判確定後ニ非レバ刑ヲ執行スル能ハザルハ當然ノコト、云フベシ

第五十一條 刑期ハ刑名宣告ノ日ヨリ起算ス若シ上訴ヲ爲シタル者ハ左ノ例ニ從  
フ

- 一 犯人自ラ上訴シテ其上訴正當ナル時ハ前判宣告ノ日ヨリ起算ス若シ其上訴  
不當ナル時ハ後判宣告ノ日ヨリ起算ス
- 二 檢察官ノ上訴ニ係ル者ハ其上訴正當ナルト否トヲ分タス前判宣告ノ日ヨリ  
起算ス
- 三 上訴中保釋ヲ得又ハ責付セラレタル者ハ其日數ヲ刑期ニ算入スルコトヲ得  
ス

本條ハ刑期起算点ヲ定メタリ

刑ハ裁判確定後ニ非レバ之ヲ執行スルコトヲ得ザルハ前條ニ説明シタル如キ若

シ然ラバ裁判所ガ何年何月ノ刑ニ處スト言渡シタル場合ニ其何年何月ノ起算ハ  
裁判確定ノ時ヨリ爲スベキモノ、如シ然レドモ通常裁判確定スル迄ハ被告人ハ  
一定ノ場所ニ拘禁セラレ其自由ヲ剝奪セラレ、ガ故ニ其未決勾留ノ全部ヲ刑期  
ニ算入セザルハ被告人ニ取リテ極メテ不利ナリト云ハザルベカラズ於是カ法律  
ハ刑期ハ刑名宣告ノ日ヨリ起算スルモノトシ以テ裁判言渡ノ日ヨリ其確定ニ至  
ル迄ノ間ノ未決勾留ノ日數ハ之ヲ刑期ニ算入スルモノト爲シタリ若シ夫レ裁判  
言渡前ノ未決勾留ニ至リテハ如何ニ長期ナルモ之ヲ刑期ニ算入セズ被告人ノ損  
失ニ歸セシメタリ

刑期ハ刑名宣告ノ日ヨリ起算スルヲ本則トスルコト前段説明ノ如シ然レドモ若  
シ被告人又ハ檢事ヨリ上訴ヲ爲シタルトキハ其刑期ノ起算点ハ如何前判宣告ノ  
日ヨリ起算スベキカ後判宣告ノ日ヨリ起算スベキカ法律ハ區別シテ之ヲ定メタ  
リ乃チ左ノ如シ

第一、犯人自ラ上訴シテ其上訴正當ナル時ハ前判宣告ノ日ヨリ起算シ其上訴不  
當ナル時ハ後判宣告ノ日ヨリ起算ス上訴正當ナル時トハ原裁判ノ有罪トセシ  
テ上訴審ニテ無罪トナリタル場合ハ勿論原裁判ノ重キ刑ヲ上訴審ニテ輕クシ  
タル場合及ビ原裁判ノ刑期ハ相當ナルモ破毀ノ理由アリトシテ取消サレ更テ

○第一編 總則

七一

ニ同一刑期ヲ言渡サレタル場合ノ如キヲ言ヘルナリ上訴ノ正當ナルト否トニ依リ右ノ區別ヲ設ケタルハ被告ノ上訴正當ナルハ即チ原裁判ノ不當ナリシニテ未決勾留ヲ長カラシメシハ被告ニ責ムベキ所ナキ耳ナラズ若シ此場合ニモ後判宣告ノ日ヨリ起算スルモノトセバ被告ハ正當ノ理由アルモ放免ノ日ノ遅延スルヲ恐レテ上訴セズシテ止ムノ恐アリ之ニ反シテ被告ノ上訴不當ナルトキハ即チ原裁判ノ正當ナリシニテ未決勾留ヲ長カラシメシハ被告ニ於テ其責任ヲ負フベキモノナル耳ナラズ若シ此場合ニモ前判宣告ノ日ヨリ起算スルモノトセバ被告人ハ比較的待遇寛ナル未決勾留ノ期ヲ長クセシガ爲メニ濫リニ上訴スルノ弊アレバナリ

第二、檢事ノ上訴ニ係ルトキハ其上訴正當ナルト否トヲ問ハズ前判宣告ノ日ヨリ起算ス蓋シ檢事ノ上訴セシ爲メ被告ノ未決勾留日數ノ延長スルニ至リシハ毫モ被告ノ過失ニ非ラザルガ故ニ檢事ノ上訴ノ當不當ヲ論セズ前判宣告ノ日ヨリ起算シ前判宣告以後ノ未決勾留日數ヲ刑期中ニ算入スベキモノナレバナリ

檢事及被告人ハ各相手方ノ主タル上訴ニ附帶シテ上訴スルコトヲ得ベシ而シテ檢事主タル上訴ヲナシ被告人之ニ附帶上訴ヲ爲シタル時ハ結局双方ヨリ上



訴シタルモノナレドモ主タル上訴ハ檢事ノ爲シタルモノナレバ此場合モ前判宣告ノ日ヨリ起算スベキモノトス又タ被告人主タル上訴ヲナシ檢事之ニ附帶上訴ヲ爲シタル時ハ如何ニスベキカ本條第二號ニハ單ニ檢事ノ上訴ニ係ル者云々トアリテ其主タル上訴ト附帶上訴トヲ區別シ居ラザルガ故ニ此場合ニモ其當否ニ拘ハラズ前判宣告ノ日ヨリ起算スベキモノトス

本條第三號ニ規定セル保釋并ニ責付ハ刑事訴訟法第百五十條以下ニ詳カナリ乃チ保釋ハ拘留狀ノ執行ニ因リ監獄ニ拘禁セラレ居ル被告人ヨリ歸宅ヲ請求シ裁判所ハ保證人ヲ立テシメテ之ヲ許ルストキニアリ責付トハ被告ヨリ請求アルト否トニ拘ハラズ裁判所ヨリ被告人ノ親族故舊ニ預クルコトヲ謂フ而シテ何レモ其間ハ未決監ニ收監サレザルモノナルガ故ニ上訴ノ當不當ニ拘ハラズ檢事ノ爲シタルト否トヲ問ハズ其日數ヲ刑期中ニ算入スルコトヲ得ザルハ勿論ナリ

第五十二條 刑期限内逃走シ再ヒ捕ニ就キタル者ハ其逃走ノ日數ヲ除キ前後受刑ノ日ヲ計算ス

刑期ハ刑名宣告ノ日ヨリ起算スルモ刑期限内逃走スルトキハ其執行ヲ逃レ居ル日數ヲ刑期中ニ算入スベカラザルハ勿論ナリ而シテ逃走者ガ逮捕セラレタルト

キハ其逃走ノ日數ヲ除キ前後受刑ノ日ヲ通算スベキモノトス

第六節 假出獄

法律ハ前ニ監視ニ付テ假免監視ノ制ヲ設ケ流刑ニ付テ免幽閉ノ制ヲ設ケタルト均衡ヲ得セシメンガ爲メニ流刑外ノ自由刑ニ付テ假出獄ノ制ヲ設ケタリ假出獄トハ自由刑ノ執行中ニアル囚徒ヲ假リニ出獄セシメ其刑期限内一定ノ條件ノ下ニ獄外ノ生活ヲ爲サシムル制度ヲ謂ヘルナリ此制度ヲ設ケタル趣旨ハ二ニ歸ス一ハ囚徒ノ改過遷善ヲ獎勵スルト一ハ囚徒ヲシテ獄舎ノ生活ヨリ急劇ニ自由ノ境涯ニ變ズルヨリ生ズル弊害ヲ避ケシメントスルニアリ蓋シ囚徒ニシテ善ク獄則ヲ守リ前非ヲ悔ヒ素行ヲ改ムルモ刑期限滿了迄ハ決シテ出獄スルヲ得ズトセバ何ヲ苦ンデカ獄則ヲ謹守シ改心スルモノアラフヤ故ニ法律ハ右等自新ノ實アル者ニハ出獄ノ恩典ヲ與ヘテ其改過遷善ヲ獎勵スルヲ必要トス又タ久シク獄舎ニ在リテ苦役ヲ受ケタル者急劇ニ出獄シテ自由ヲ得セシムルニ於テハ其反動トシテ動モスレバ放逸無賴正業ニ就クコトヲ欲セズ遂ニ又タ罪惡ヲ累ヌルニ至ルベキハ古今ノ實驗ニ徴シテ明カナリ故ニ此弊ヲ防グガ爲メニハ囚徒ヲシテ普通生活ニ入ルニ先チ半自由ノ境涯ヲ履マシムルヲ必要トス是レ法律ガ囚徒ノ改過遷善ヲ獎勵スル爲メニ假リニ出獄セシムルト同時ニ一方ニ於テハ之ニ直チニ完

全ナル自由ヲ與ヘズ本刑期限内特別ノ監視ニ付セシメタル所以ナリ

假出獄ノ條件効果及ビ特別監視ニ付テハ第五十三條以下四條ニ規定スル所ナリ

尙ホ其手續ニ付テハ刑法附則第三十八條以下ヲ參照スベシ

第五十三條 重罪輕罪ノ刑ニ處セラレタル者獄則ヲ謹守シ改過ノ狀アル時ハ其刑

期四分ノ三ヲ經過スルメ後行政ノ處分ヲ以テ假ニ出獄ヲ許スコトヲ得

無期徒刑ノ四ハ十五年ヲ經過スルノ後亦同シ

流刑ノ四ハ第二十一條ニ照シ幽閉ヲ免スルノ外假出獄ノ例ヲ用ヒス

本條ハ假出獄ヲ許ルスニ付要スル條件ヲ定メタリ

假出獄ヲ許ルスニハ特ニ裁判ヲ經ルコトヲ要セズ行政處分ヲ以テ之ヲ許可スル

コトヲ得レドモ之ヲ許可スルニ付テハ三個ノ條件ヲ具フルコトヲ要ス乃チ

第一、重罪輕罪ノ主タル自由刑ニ處セラレタル者ナルコトヲ要ス法文ニハ汎シ「重罪輕罪ノ刑云々」ト云ヘルモ重罪ノ主刑タル死刑輕罪ノ主刑タル罰金ニ處セラレタル者并ニ監視ニ付セラレタル者ノ如キハ假出獄ノ適用ナキヤ明カナリ違警罪ノ主刑タル拘留ヲ除キタルハ其刑期短カクシテ特ニ假出獄ヲ與フル必要ナケレバナリ而シテ流刑ニ付テハ第二十一條ニ照ラシ免幽閉ヲ與フル外假出獄ノ例ヲ用ヒザルハ本條第三項ノ規定スル所ナリ要スルニ假出獄ノ第一條件ハ重罪

輕罪ノ主刑タル自由刑(流刑ヲ除ク)ニ處セラレタル者ト云フニアルナリ  
第二、獄則ヲ遵守シ悔改ノ狀アルコトヲ要ス故ニ獄則ヲ遵守スルノミニテハ未  
ダ以テ假出獄ヲ許ルスニ足ラス併セテ悔改ノ狀アルコトヲ要スルナリ此條件ヲ  
必要ナルハ假出獄ノ制ヲ設ケタル趣旨ニ照ラシテ當然ナルベシ

第三、無期徒刑ハ十五年有期刑ハ其刑期四分ノ三ヲ經過シタル後ニ非レバ假出  
獄ヲ許ルサズ蓋シ囚徒ニ悔改ノ狀アリヤ否ヲ知ルニハ少クモ右ノ期間其品行ヲ  
視察スル必要アレバナリ而シテ前ニ説明セシ免幽閉ニハ有期流刑ハ三年無期流  
刑ハ五年ノ後免幽閉ヲ許ルシタルニ假出獄ニ限リ其期間ヲ長クシ無期徒刑ハ十  
五年有期刑ハ刑期四分ノ三ヲ經過シタルコトヲ要スルモノトナシタルニ付テハ  
兩者ノ間ニ期間ヲ區別スル理由ナシトノ非難アリ

第五十四條

徒刑ノ囚ハ假出獄ヲ許サルルト雖モ仍ホ島地ニ居住セシム

前ニ屢バ説明シタル如ク今日ノ監獄制度ニ依レバ徒刑囚ト雖モ内地ノ集治監ニ  
於テ服役セシムルモノニシテ本條ノ規定ハ今日ニ於テハ其實用ナキモノト云フ  
ベシ

第五十五條

假出獄ヲ許サレタル者ハ本刑期限内特別ニ定メタル監視ニ付ス(三十  
一年法律第十一號民法施行法第十四條ヲ以テ本條中削除)

假出獄ヲ許ルサレタル者ヲ本刑期限内特別ニ定メタル監視ニ付セシムル理由ハ  
前ニ一言シタル如シ而シテ特別監視ニ付セラレタル者ノ遵守スベキ條件ハ刑法  
附則第四十二條以下ニ規定シアリ普通監視ト些少ノ点ニ於テ異ナルモ大体ニ於  
テ同一ナルモノト見ハ可ナリ詳細ハ刑法附則ヲ參照スベシ

第五十六條

假出獄中更ニ重罪輕罪ヲ犯シタル者ハ直チニ出獄ヲ停止シ出獄中ノ  
日數ハ刑期ニ算入スルコトヲ得ス

假出獄ヲ許ルスハ悔改ノ狀アル者ヲサカサレカラス然ルニ假出獄中更ラニ重罪  
輕罪ヲ犯スガ如キ者ハ悔改ノ狀アル者ト云フベカラザルヲ以テ是ノ如キ者ハ直  
ニ其出獄ヲ停止シ且ツ出獄中ノ日數ヲ刑期中ニ算入セザル者ト爲シタルハ至當  
ノ制裁ト云フベシ

右ノ如ク出獄中更ラニ重罪輕罪ヲ犯シタル時ハ出獄ハ之ヲ停止シ而シテ出獄中  
ノ日數ハ之ヲ刑期ニ算入スルコトナシトノ法律ノ規定ヲ裏面ヨリ解スルトキハ  
若シ出獄中再ビ重罪輕罪ヲ犯スコトナカラシカ出獄中ノ日數ハ之ヲ刑期ニ算入  
スルモノトナシタルコト明白ナリ而シテ假出獄ノ期間ハ本刑ノ殘期間ナルガ故  
ニ再ビ罪ヲ犯スコトナク假出獄ノ期間ヲ終ハリタルトキハ即チ本刑ノ執行ノ終  
ハリタル時ナリ是レ假出獄ノ主タル効果ニシテ假出獄ニ條件付放免ノ稱アル

之ガ爲メナリ

第五十七條 刑期限内更ニ重罪輕罪ヲ犯シタル者ハ假出獄ヲ許サス  
 刑期限内更テニ重罪輕罪ヲ犯シタル時ハ假出獄ヲ許ルカズ蓋シ假出獄ハ悔改ノ  
 狀アル者ニ與フベキ恩典ナレバ刑期限内更テニ重罪輕罪ヲ犯スガ如キ者ハ悔改  
 ノ狀ナキモノトシテ之ニ假出獄ノ恩典ヲ與ヘザルハ相當ナリトス故ニ若シ假出  
 獄中更テニ重罪輕罪ヲ犯シタル時ハ前條ノ規定ニ依リ直チニ出獄ヲ停止セラル  
 ヲ耳ナラズ本條ニ依リ其再度ノ服役中ハ如何ニ獄則ヲ遵守シ悔改ノ狀アルモ復  
 タ假出獄ヲ與フルヲ得ザルナリ

第七節 期滿免除

刑ハ其執行ニ因ツテ消滅スベキハ勿論ナルモ是レ決シテ唯一ノ消滅原因ニアラ  
 ズ犯人ノ死亡モ消滅ノ原因タルベク又タ概括シテ恩典ト稱スル大赦特赦復権ニ  
 因リテモ消滅スベク又タ期滿免除ニ因ニテモ消滅スベシ本法ハ刑ノ消滅ニ付テ  
 ハ唯期滿免除及復権ノ二ヲ規定シタルニ止マリ其他ニ及バス大赦特赦ハ復権ニ  
 關スル点ノミヲ規定シタリ刑ノ執行及ビ犯人ノ死亡ニ因リ刑ノ消滅スベキコト  
 勿論ニシテ特ニ説明ヲ要セズ其他ノ消滅原因ハ本節ニテ期滿免除ヲ説キ次節ニ  
 至リ復権ヲ説キ併セテ大赦特赦ニ論及セシ

本節ニ所謂期滿免除トハ刑ノ時効ヲ言ヘルナリ抑モ刑事上ノ時効ニ二アリ一  
 刑ノ時効ト云ヒ一ヲ公訴ノ時効ト云フ公訴ノ時効ハ罪ヲ犯シタル後一定ノ時間  
 ヲ經過スルニ因リ公訴ヲ受クルコトヲ免レシメ刑ノ時効ハ已ニ有罪ノ判決ヲ受  
 ケタル後一定ノ時間ノ經過ニ因リテ刑ノ執行ヨリ免カレシムルナリ何レモ時ノ  
 經過ニ斯ノ如キ効力ヲ付シタルガ故ニ時効ノ稱アルナリ而シテ公訴ノ時効ハ刑  
 事訴訟法ニ規定セラレ刑ノ時効ハ本法ニ規定セラル

右ノ如ク公訴ノ時効ハ訴ヲ免レシメ刑ノ時効ハ刑ノ執行ヲ免レシムルニアリテ  
 其効果チ異ニスルモ其基礎ハ一ニシテ共ニ社會ノ遺忘ニ基ク乃チ社會ハ犯罪ノ  
 アルコトヲ遺忘シ復タ公訴ヲ受ケ或ハ刑罰ヲ執行スルノ必要ナキニ由ルナリ犯  
 罪ノ當時ハ人心刺戟セラレ犯人ノ兇惡ヲ怒ルノ念強キモ時日ノ經過スルニ從ヒ  
 其感情沈靜シ遂ニハ犯罪アリシコトヲ遺忘スルニ至ルハ自然ノ理ナリ其人心刺  
 戟ノ時ニ於テ凶犯ノ捕ヘ刑ヲ執行スルトキハ犯人ヲ懲戒スルノ効アルト同  
 時ニ世人ヲ警戒スルノ利益アリト雖モ時日ヲ經過シ世人ガ犯罪アリシコトヲ遺  
 忘セル時ニ於テ犯人ヲ處罰スルモ世人ハ其ノ何ガ爲メニ刑セラル、カチ知ラザ  
 ルガ故ニ毫モ警戒セシムルノ利益ナク若シ強ヒテ世人ヲシテ犯罪事實ヲ知ラシ  
 ムルトキハ徒ラニ舊惡ヲ記憶ニ喚起スニ過ギズシテ却ツテ公安ニ害アリ是レ法

律ガ一定ノ時日ノ經過ニ因リテ訴ヲ免レシメ又ハ刑ノ執行ヲ免レシムルモノト爲シタル所以ナリ時効ノ基礎ノ何タルヤニ付テハ種々ノ議論アルモ本法ガ時効ノ基礎ヲ世人ノ遺忘ニ採リタルコトハ後ニ説明スルガ如ク犯罪ノ輕重ニ從ヒ時効ノ期間ヲ異ニシタルニ見ルモ明白ナリ乃チ罪重ケレバ時効期間長ク罪輕ケレバ時効期間短キ所以ハ罪ノ重キハ社會ノ遺忘スルコト晚ク罪ノ輕キハ遺忘スルコト速キモノト看做シタレバナリ各種ノ刑ニ對スル時効期間ノ長短ハ第五十九條ニ規定スル所ナリ

第五十八條 刑ノ執行ヲ遅レタル者法律ニ定メタル期限ヲ經過スルニ因テ期滿免除ヲ得

本條ハ所謂刑ノ時効ノ如何ナルモノナルヤヲ規定シ併セテ其効果ヲ定メタルモノニシテ之ニ付テハ前段既ニ説明シタルヲ以テ再ビ論ゼズ

第五十九條 主刑ハ左ノ年限ニ從テ期滿免除ヲ得

- 一 死刑ハ三十年
- 二 無期徒刑ハ二十五年
- 三 有期徒刑ハ二十年
- 四 重懲役重禁獄ハ十五年
- 五 輕懲役輕禁獄ハ十年

六 禁錮罰金ハ七年  
七 拘留料料ハ一年

本條ハ各種ノ刑ノ時効期間ヲ異ニセルコトヲ示シタリ本條ノ規定ヲ略言スレバ刑重キモノハ時効期間長ク刑輕キモノハ時効期間短キモノト言フベシ其刑ノ輕重ニ因リ時効期間ノ長短ヲ異ニシタル理由ハ前ニ論ジタリ

刑ノ時効ハ之ヲ公訴ノ時効ニ比スルトキハ一般ニ其期間長シ乃チ刑事訴訟法第八條ニ依レバ公訴ノ時効期間ハ重罪十年輕罪三年違警罪六月トアリ然ルニ本條ノ規定スル所ニ依レバ刑ノ時効ハ短キハ拘留料料ノ一年ヨリ長キハ死刑ノ三十年ニ至ル此區別ヲ生ゼシ理由ハ未ダ刑ノ宣告ヲ受ケザル時ハ犯罪ノ事實極メテ摸稜ナルヲ以テ社會ノ遺忘速カナルベキモ一旦判決ヲ受ケ刑ノ宣告アリタル時ハ其犯罪事實ハ已ニ社會ニ公ニセラレテ確實トナルヲ以テ永ク世人ノ記憶ニ存スルモノト言ハザルヲ得ザレバナリ

第六十條 剝奪公權停止公權及ヒ監視ハ期滿免除ヲ得ス

附加ノ罰金ハ主刑ト共ニ期滿免除ヲ得

沒收ハ五年ヲ經テ期滿免除ヲ得但禁制物ハ期滿免除ノ限ニ在ラズ

本條ハ附加刑ノ時効ニ付テ規定セリ

主刑ハ其種類ノ如何ヲ問ハズ悉ク時効ニ因リテ消滅スルモ附加刑ニ至リテハ斯ク簡單ナラズ時効ニ罹ルモノト否ラザルモノトアリ  
 剝奪公權停止公權及ビ監視ハ時効ニ罹ラズ其理由ハ此等ノ刑ハ何レモ實形的ノ執行ヲ要セズ確定判決ニ因リテ當然其効力ヲ生ズルモノナレバ彼ノ主刑ニ於ケルガ如ク實形的ニ之カ執行ヲ遁ル、レ得ザルモノナリ從ツテ第五十八條ニ所謂刑ノ執行ヲ遁レタル者ト云フヲ得ザルヲ以テ時効ニ罹ラシムルノ理由ナシト云フニアリ監視ニ付テハ少シク疑アルモ法律ハ右同一ノ理由ニ依リ時効ニ罹ラザルモノトナシタリ  
 附加ノ罰金ハ主刑ト共ニ時効ニ罹ルモノトス是レ從ハ主ニ伴フ自然ノ理ニ出デタルナリ

沒收ハ五年ヲ經テ時効ニ罹ル蓋シ沒收モ亦附加刑ナレバ主刑ト共ニ消長スベキガ如クナレドモ而ルトキハ同一兇器ニシテ謀殺ノ用ニ供シタルトキハ三十年故殺ノ用ニ供シタルトキハ二十五年ト云フガ如ク其時効期間ヲ異ニスル不都合ヲ來スベキヲ以テ一般ニ五年ヲ以テ時効期間トナシタリ故ニ主刑ノ消滅セザル内ニ沒收先ツ消滅スルコトアルベク又々沒收ノ消滅セザル内ニ主刑先ツ消滅スルコトアルベキナリ但シ法律ニ於テ禁制シタル物件ハ其性質上幾十年ノ久シキ執

行ヲ遁レ居ルモ之ガ爲メニ消滅セシムベキニ非ラザルヤ勿論ナリ

第六十一條 期滿免除ハ刑ノ執行ヲ遁レタル日ヨリ起算ス若シ捕ニ就キ再ヒ逃走シタル時ハ其逃走ノ日ヨリ起算シ關帝裁判ニ係ル時ハ其宣告ノ日ヨリ起算ス

本節ハ時効期間ノ起算点ヲ示シタリ

刑ノ時効期間ハ何時ヨリ起算スベキカ法律ハ刑ノ執行ヲ遁レタル日ヨリ起算スベキモノト定メタリ蓋シ刑ノ執行ヲ遁ル、ハ即チ刑ノ時効ノ因ツテ起ル所以ナレバ刑ノ執行ヲ遁レタル日ヨリ時効期間ヲ定ムベキハ勿論ナリ唯ダ刑ノ執行ヲ遁レタル日ハ如何ナル日ヲ指示シタルカニ付テハ多少ノ説明ヲ要ス

犯人ニ對スル刑ノ言渡確定シ檢事其執行ニ着手シタル後逃走シタルトキハ其逃走シタル日ヲ以テ刑ノ執行ヲ遁レタル日ト爲スベキハ言フヲ俟タズ而ラバ刑ノ言渡後確定前ニ犯人逃走シタルトキハ如何刑ハ裁判確定シタル後ニ非レバ執行スルヲ得ザルヲ以テ裁判確定前ニ在リテハ刑ノ執行ヲ遁レタルト謂フヲ得ズ左レバ此場合ニ於テ裁判確定ノ日即チ執行權發生ノ日ヨリ起算スベキモノトス又タ若シ裁判確定シタルモ檢事ノ怠漫ニ依リ執行ヲ怠リタルトキハ何時ヨリ起算スベキカ刑ハ裁判確定ト同時ニ執行シ得ベキモノナレバ犯人ノ處爲ニ因リテ執行ヲ遁レタルト檢事ノ怠漫ニ因リテ執行セズシテ止ミタル、レ區別セズ裁判確



定ノ日ヨリ時効期間ヲ起算セザルベカラズ要スルニ刑ノ執行ニ着手後犯人逃走スレバ其逃走ノ日ヨリ又々刑ノ言渡後裁判確定前ニ逃走スルカ若クハ裁判確定後検事ノ怠漫ニ因リテ執行ニ着手セザリシトキハ何レモ裁判確定ノ日ヨリ起算スベキモノトス

罰金刑ニ付テハ一月ノ納完期限アルガ故ニ此期限滿了ノ日ヲ以テ其起算点ト爲スベキガ如シト雖モ右期限ハ前ニ説明セシ如ク單ニ換刑處分ヲ爲スコトヲ得ザル期限ニ外ナラズシテ罰金ト雖モ裁判確定ノ日ヨリ執行シ得ベキモノナレバ時効ノ期間モ裁判確定ノ日ヨリ起算セザルベカラズ科料ニ付テ同一ノ理由ニテ十日ノ期限滿了ノ日ニ非ラズシテ裁判確定ノ日ヨリ起算スベキモノトス

死刑ハ裁判確定後司法大臣ノ命令アリタル後ニ非レバ執行スルヲ得ザルモ司法大臣ニ上申スル等ノ手續ハ死刑執行ノ手續ニ着手スルモノニシテ其執行スベキコトハ既ニ裁判確定ノ日ニ定マルモノナレバ死刑ノ言渡後確定前ニ犯人逃走スレバ裁判確定ノ日ヨリ又々死刑ノ言渡確定後逃走スレバ其逃走ノ日ヨリ起算スベキモノトス

以上ハ總テ對席判決ヲ以テ刑ヲ言渡シタル場合ニ關スルモノナルモ闕席判決ニ係ルトキハ何時ヨリ時効期間ヲ起算スベキカ闕席判決ニ對シテハ故障又ハ控訴

ヲ爲シ得ベキヲ以テ故障ノ期間ヲ經過シタル後ニ非レバ欠席裁判確定セズ裁判確定セザレバ執行スルヲ得ザルヲ以テ此場合ニ於テモ裁判確定ノ日ヲ以テ時効期間ノ起算点ト爲スベキガ如シ然ルニ本法ハ闕席判決ノ場合ハ例外トシテ裁判言渡ノ日ヨリ起算スルコト、ナシタリ其結果トシテ闕席判決ヲ受ケタル者ハ時効期間滿了前ハ何時ニテモ故障控訴ヲ爲スコトヲ得レドモ一旦時効ニ罹リタル上ハ復々故障控訴ヲ爲スノ途ナシ故ニ例ハ闕席判決ヲ受ケテ時効期間ヲ經過シタル後ハ設ヘ其者罪ヲ犯シタルコトナキモ復々故障控訴ヲ申立テ、其冤ヲ雪クニ由ナキナリ極メテ不都合ノ規定ト言ハザルヲ得ズ

時効ハ社會ガ刑ノ言渡アリタルコトヲ遺忘シ復々刑ノ執行ヲ必要トセザルニ出デタルモノナルガ故ニ社會ガ未ダ遺忘セザル事實アルニ於テハ妄リニ刑ノ執行ヲ消滅セシムベキニアラズ乃チ本條ニ於テ「若シ捕ニ就キ再ビ逃走シタル時ハ其逃走ノ日ヨリ起算ス」ト規定シ刑ノ執行ヲ遯レテ時効期間ノ進行シツ、アル者ト雖モ就捕シタル時ハ就捕以前ニ經過シタル日數ハ全ク空無ニ歸セシム而シテ再ビ逃走シタル日ヨリ更ラニ時効期間ノ進行ヲ始ムルモノトナシタリ是レ逮捕ノ事實ハ社會ガ尙ホ未ダ刑ノ言渡ヲ遺忘セザルノ證左ト見ルベケレバナリ是ノ如ク或ル事項ノ發生ニ因リ已ニ進行シ來リタル期間ヲ空無ニ歸セシムルコ

トナ時効ノ中斷ト言フ民事ニハ時効ノ中斷ノ外ニ時効ノ停止ナルモノアリ停止ノ原因生ジタル迄ニ進行シタル日數ト原因止ミタル時以後ノ日數トヲ前後通算ス刑事ニハ時効ノ停止ナルモノナシ

第六十二條 刑ノ執行ヲ遅レタル者ニ對シ逮捕ヲ命シタル時ハ最終ノ令狀ヲ出シタル日ヨリ期滿免除ヲ起算ス

本條モ亦時効中斷ノ一ノ場合ヲ規定シタリ乃チ時効ハ現實ニ犯人ヲ逮捕スルニ因リテノミ之ヲ中斷スルニ限ラズ檢事ガ逮捕ノ爲メ令狀ヲ發シタル時ニ於テモ亦々時効ハ中斷セラルヽナリ而シテ此場合ニ於テ一回捕逮狀ヲ發スレバ其日ヨリ更ニ時効期間ノ進行ヲ始メ數回發スレバ最終ノ令狀ヲ發シタル日ヨリ新ニ進行ヲ始ムルナリ

第八節 復權

復權トハ天皇ノ大權ヲ以テ剝奪セラレタル公權ヲ復スルノ謂ナリ公權ヲ復スト言ハハ稍ヤ語弊ナキニ非レドモ其意ハ公權享有ノ能力ヲ將來ニ回復セシムルニ外ナラズ故ニ一旦公權ヲ剝奪セラレタル者後ニ至テ復權ヲ得ルモ之カ爲メニ已ニ喪ヒタル官職ヲ復スベキニ非ラズ唯ダ將來ニ官吏タルコトヲ得ルノ能力ヲ復スルノミニ過ギザルナリ

復權ヲ設ケタル趣旨ハ一旦重罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ終身公權ヲ剝奪セラレ中途如何ニ過チ悔ヒ行ヲ改ムルモ復々公權ヲ回復スルヲ得ズトセバ彼等ハ終身良民ト伍スルノ機會ヲ得ザルヲ以テ誰レカ好シテ前非ヲ悔ヒ行ヲ改ムルモノアラシヤ加之ナラズ主刑ノ執行ハ既ニ之ヲ終ハリテ數年ノ久シキヲ經且ツ悔改ノ情狀顯著ナルモノアルニ拘ハラズ尙ホ公權剝奪ヲ繼續スルノ必要安ニカアル故ニ主刑ノ執行ヲ終ハリタル後一定ノ年月ヲ經テ悔改ノ情狀顯著ナルトキハ之ニ將來ノ公權ヲ復スルハ策ノ最モ得タルモノト是レ法律カ復權ノ制ヲ設ケタル所以ナリ

第六十三條 公權ヲ剝奪セラレタル者ハ主刑ノ終リタル日ヨリ五年ヲ經過スルノ後其情狀ニ因リ將來ノ公權ヲ復スルコトヲ得

復權ヲ與フルハ主刑ノ終ハリタル日又ハ主刑ノ期滿免除ヲ得タル者監視ニ付セザレタル日ヨリ五年ヲ經過シタル後悔改ノ情狀アルトキニ於テ然レドモ此條件ヲ具フルトキハ必ズ復權ヲ得ベシト云フニアラズ之ヲ與フルト否トハ天皇ノ大權ニ屬ス唯ダ刑事訴訟法ニ於テ刑ノ言渡ヲ受ンタル者ヨリ復權ノ請願ヲ爲スコトヲ得ル旨ヲ定メアレバ此期限以前ニ在テハ復權ノ請願ヲ爲スコトヲ得

ル旨ヲ明カニシタルニ過ギザルナリ

第六十四條 大赦ニ因テ免罪ヲ得タル者ハ直チニ復權ヲ得特赦ニ因テ免罪ヲ得タル者ハ赦狀中記載スルニ非サレハ復權ヲ得ス  
赦ニ因テ復權ヲ得タル者ハ自ラ監視ヲ免シタル者トス

本條ハ復權ニ關スル規定ノ必要上大赦及特赦ノ語ヲ用ヒタリ而シテ本法ハ別ニ大赦特赦ノ性質ヲ定ムルコトナキヲ以テ本條ノ説明ニ入ルニ先チ少シク大赦及特赦ヲ説明スベシ

大赦ハ天皇ノ大權ニ出テ裁判言渡ノ効力ヲ全滅スルモノナリ乃チ刑罰ノ執行ヲ消滅セシムルノミナラズ言判言渡ヲモ消滅セシムルモノトス故ニ大赦ニ遇ヒシ者ハ爾後罪ヲ犯セシコトナカリシ者ト同一ノ身分トナリ再ヒ罪ヲ犯スモ再犯加重ノ原因トナラザルナリ

特赦モ亦天皇ノ大權ニ屬スルモノニシテ刑ノ執行ヲ免除スル効力ヲ有ス故ニ其大赦ト異ナル所ハ特赦ハ單ニ刑ノ執行ヲ免除スルニ止マリ其裁判言渡自体ヲ消滅セシムルモノニアラザルナリ從ツテ特赦ハ裁判確定後ニ非レバ之ヲ與フルコトナキモノナリ又々特赦ノ効力ハ裁判言渡ノ効力ニハ影響ヲ及ボサルヲ以テ特赦ヲ得タル者再ヒ罪ヲ犯ストキハ再犯ヲ以テ論ゾズベキハ勿論ナリ

帝國憲法ニハ尙ホ特赦ノ外減刑ナルモノアリ其性質ハ特赦ト同一ニシテ唯ダ特赦ハ刑ノ執行ヲ全免シ減刑ハ刑ノ執行ヲ輕減スルニ止マル本條ニ所謂特赦ナルモノ、内ニハ右説明セシ特赦ト減刑トヲ包含スルモノト解スベキモノトス

本條第一項ニハ大赦ニ因ツテ免罪ヲ得タル者ハ直チニ復權ヲ得トアリ蓋シ大赦ヲ以テ裁判言渡ノ効力ヲ全滅シタルニ拘ハラズ其裁判ノ結果タル剝奪公權ノミ之ヲ執行スルノ理由ナキヲ以テ大赦ニ遇ヒタル者ハ之ニ因リテ當然復權ヲ得ベキハ當然ナリ唯ダ特赦(減刑ヲ包含ス)ハ大赦ノ如ク裁判言渡ヲ消滅セシムルニ非ラズ單ニ刑ノ執行ノ全部又ハ一部ヲ消滅セシムルニ過ギザルモノナレバ特赦ニ因リ刑ヲ免レタル者ニハ赦狀中別ニ記載アルニ非レバ復權ヲ得セシメザルモノトス

第二項ニハ赦ニ因ツテ復權ヲ得タル者ハ自ラ監視ヲ免シタルモノトストアリ其赦ト言ヘルハ大赦特赦ヲ總稱シタルモノナルコト勿論ナリ蓋シ大赦ノ場合ハ言フテ俟タズ特赦ノ場合ト雖モ既ニ犯人ノ情狀ニ考ヘ復權ヲ得セシメタル程ノ者ニハ更ラニ監視ヲ付シテ將來ノ行狀ヲ監督スルノ必要ナクレバナリ

第六十五條 復權ハ勅裁ニ非サレハ之ヲ得可カラズ

本條ハ別ニ説明ヲ俟タズシテ明カナリ

第三章 加減刑

刑法ハ一定ノ犯罪ニ對シ相當ノ刑ヲ科シタルモ種々ノ事情ニ因リ刑ヲ加重シ又ハ減輕スルコトアリ加重減輕ノ種類ハ後ニ説明スル如ク再犯加重、宥恕減輕、自首減輕、酌量減輕、從犯未遂犯ノ減等其他各本條ニ記載シタル特別ノ加重減輕之レナリ而シテ法律ガ刑一等又ハ二等ヲ加へ若クハ減ズル場合ニ於テ其一等又ハ二等ノ標準ハ何ニ因リテ定ムベキカ是レ本章ノ規定スル所ナリ但シ同時ニ加重減輕スベキトキハ孰レヲ先ニシ孰レヲ後ニスベキカニ付テハ第六章ノ規定アリ

第六十六條 法律ニ於テ刑ヲ加重減輕ス可キ時ハ後ノ數條ニ記載シタル例ニ照シテ加減ス但加ヘテ死刑ニ入ルコトヲ得ス

本條本文ノ規定ハ其意義明白ナルノミナラズ前段ニ於テ説明シタルハ再ビ論ゼズ唯ダ其但書ニ付テハ一言スルヲ要ス法律ハ何ガ故ニ加ヘテ死刑ニ入ルコトヲ許ルサハカ蓋シ死刑ハ極刑タリ法律ハ或ル種ノ犯罪ニハ已ムヲ得ズ之ヲ科シタルモ其以外ニ於テハ如何ニ加重スベキ情狀アルモ之ガ爲メニ此極刑ヲ用ユル必要ナキモノトナシタルハナリ故ニ死刑以下ノ刑ニシテ如何ニ加重ノ情狀アルモ無期徒刑若クハ流刑ニ止メザルベカラザルナリ

第六十七條 重罪ノ刑ハ左ノ等級ニ照シテ加減ス

- 一 死刑
- 二 無期徒刑
- 三 有期徒刑
- 四 重懲役
- 五 輕懲役

第六十八條 國事ニ關スル重罪ノ刑ハ左ノ等級ニ照シテ加減ス

- 一 死刑
- 二 無期徒刑
- 三 有期徒刑
- 四 重禁獄
- 五 輕禁獄

右兩條ハ何レモ重罪ノ刑ノ加減例ヲ定メタリ

我刑法ハ國事犯非國事犯ニ科スベキ刑ヲ異ニシタルヨリシテ加減例ニ至リテモ全ク別個ニテ非國事犯ニ科スル重罪ノ刑ノ加減法ハ第六十七條國事犯ニ科スル重罪刑ノ加減法ハ第六十八條ニ各列記シタル刑ノ等級ニ從ヒ逐次加減スベキモノトス例ハ非國事犯ノ死刑ヨリ一等ヲ減ズレハ無期徒刑二等ヲ減ズレハ有期

徒刑ニ下リ又タ國事犯ノ重禁獄ニ一等ヲ加フレバ有期流刑二等ヲ加フレバ無期流刑ニ上ボスノ類ナリ故ニ重罪ニアリテハ一等ヲ加減スル毎ニ其刑名ヲ變ズルモノニシテ其加減ノ方法タル極メテ簡單ナリ然レドモ重罪刑中ノ最下位ニアル輕懲役又ハ輕禁獄ニ該ルベキ者減輕スベキ時ハ如何ニスベキヤ是レ次條ノ規定スル所ナリ

第六十九條 輕懲役ニ該ル者減輕ス可キ時ハ二年以上五年以下ノ重禁錮ニ處スル

ヲ以テ一等ト爲ス

輕禁獄ニ該ル者減輕ス可キ時ハ二年以上五年以下ノ輕禁錮ニ處スルヲ以テ一等ト爲ス

本條ハ重罪ノ刑ヲ減シ盡シテ輕罪ノ刑ニ下ルトキハ之ヲ如何ニスベキカヲ規定シタリ蓋シ輕懲役又ハ輕禁獄ニ該ルベキ者減輕スベキトキハ輕罪ノ刑タル禁錮ヲ科スベキハ勿論ナリト雖モ禁錮ノ刑ハ十一日以上五年以下ト云ヘル大範圍アレドモ重罪刑ノ如ク刑名ニ固着シタル刑期無ク各本條ニ於テ之ヲ規定シ例ハバ二月以上四年以下若クハ三月以上三年以下ノ重禁錮ニ處スト云フガ如シ故ニ輕懲役又ハ輕禁錮ヲ減盡シテ禁錮ニ下ル場合ニハ其範圍ヲ一定シ置ク必要アリ是ニ於テカ法律ハ二年以上五年以下ノ禁錮ニ處スルヲ以テ一等ト爲スト定メタリ

乃チ本條ハ亦國事犯ト非國事犯トヲ區別シ輕懲役ハ減シテ重禁錮トシ輕禁獄ハ減シテ輕禁錮トス一ハ重禁錮トシ一ハ輕禁錮トシタルハ非國事犯ニハ定役ヲ附シ國事犯ニハ定役ヲ附スベカラザルニ出デタルモノナリ

輕懲役若クハ輕禁獄ニ該ル者ヨリ二等以上減輕スルトキハ如何ニスベキハ本條ニ明文ナキモ先ヅ一等ヲ減シテ二年以上五年以下ノ禁錮トシ而ル後其二年以上五年以下ノ禁錮ヨリ仍ホ一等若クハ二等ヲ減ズベキモノトス左レバ二等以上ハ次條ノ禁錮ヲ加減スル例ニ從フベキモノトス

第七十條 禁錮罰金ニ該ル者減輕ス可キ時ハ各本條ニ記載シタル刑期金額ノ四分

ノ一ヲ減スルヲ以テ一等ト爲シ其加重ス可キ時ハ亦四分ノ一ヲ加フルヲ以テ一等ト爲ス

輕罪ハ加ヘテ重罪ニ入ルコトヲ得ス但禁錮ハ加ヘテ七年ニ至ルコトヲ得

本條ハ輕罪ノ刑ノ加減例ヲ定メタリ

輕罪ノ刑ハ重罪ノ刑ト異ナリ法律上其等級ヲ定メス禁錮ノ如キハ其期間ヲ十一日以上五年以下トナスノ規定アリト雖モ其中幾十種ニ區別シテ之ヲ各本條ノ下ニ記載セリ特ニ其最長最短期彼此相交错シテ上下ノ等級ヲ定メ雖シ罰金刑ニ付テモ亦同シ因ツテ禁錮ハ禁錮罰金ニ該ル者加減スルトキハ各本條ニ記載シタル

刑罰金額ノ四分ノ一ヲ加減スルヲ以テ一等ト爲スト定メタリ  
 禁錮罰金何レモ最高度ト最低度トノ二点アルヲ以テ一等即四分ノ一ヲ加減セシ  
 トスレバ上下ノ二点ヲ加減セザルベカラズ例ヘバ四月以下四年以下ノ禁錮ニ一  
 等ヲ加フレバ五月以上五年以下トナリ二圓以上二十圓以下ノ罰金ニ一等ヲ減ズ  
 レバ一圓五十錢以上十五圓以下ノ罰金ト爲ルガ如シ  
 禁錮罰金ニ一等ヲ加減スベキトキハ以上ノ説明ニ依リテ明カナルモ二等以上ノ  
 加減ハ如何ニシテ之ヲ爲スベキカ之ニ付テハ法律上何等ノ明文ナキヲ以テ學者  
 ノ說二箇ニ分レタリ一ヲ通加通減ノ方法ト云ヒ一ヲ遞加遞減ノ方法ト云フ通加  
 通減ノ方法トハ本刑ノ四分ノ一ヲ通テ加減ノ標準トナシ二等ヲ加減スベキト  
 キハ本刑ノ四分ノ二、三等ヲ加減スベキトキハ四分ノ三ヲ加減スベシト云フニア  
 リ例ヘバ四月以上四年以下禁錮ヲ減輕スル場合ニ一等減ナレバ三月以上三年以  
 下二等減ナレバ二月以上二年以下三等減ナレバ一月以上一年以下四等減ナレバ  
 零トナルガ如シ加重ノ時モ全條ナリ遞加遞減ノ方法トハ已ニ加減シタルモノヨ  
 リ遞次ニ其四分ノ一ヲ加減スルモノニシテ本刑ノ四分ノ一ヲ常ニ標準ト爲サ  
 ルナリ要スルニ通加通減ノ方法ハ加減何レニ於テモ被刑者ノ利益大ニシテ殊ニ  
 四等ヲ減スレバ零トナルノ益アリ遞加遞減ノ方法ハ加重ノ際ハ甚シク刑期金額

ヲ増加シ而カモ減輕ノ際ハ幾回減等スルモ零トナルコトナク被刑者ニ取リテハ  
 極メテ不利益ナルモノナリ而シテ今日ニ於テハ一般ニ通加通減ノ方法ニ依ルベ  
 キコトニ一致セリ

輕罪ノ刑ハ幾何ヲ加重スルモ重罪ノ刑ニ入ルコトナク依然輕罪ノ刑ナリ蓋シ法  
 律ハ重罪ト輕罪トハ自ラ其罪質ヲ異ニスルモノトナセルヲ以テ加重ノ爲メニ輕  
 罪カ變シテ重罪トナルノ理アルベカラズト云フニアリ然レドモ法律ハ禁錮ハ加  
 ヘテ七年ニ至ルコトヲ得ト明言シ間接ニ七年以上ニ至ルコトヲ得ザル旨ノ制限  
 ナ置キタリ是レ禁錮ノ名ヲ存シ無制限ニ其期限ヲ引延スニ於テハ其實懲役輕  
 禁獄ト異ナルナク法律ガ輕罪ノ刑ハ加ヘテ重罪ノ刑ニ入ル能ハズトノ制限ヲ置  
 キタルコトハ全ク無意味ニ歸スルノ恐アレバナリ罰金ニ付テハ其レヨリ以上ノ  
 金刑ナキガ故ニ此制限ヲ置クノ必要存セズ

第七十一條 禁錮ヲ減盡シタル時ハ拘留ニ處シ罰金ヲ減盡シタル時ハ料料ニ處ス  
 禁錮罰金ヲ減シテ其短期十日以下算數一圓九十五錢以下ニ及フ時ハ亦拘留料料  
 ニ處スルコトヲ得

本條ハ輕罪ノ刑ヲ減輕シテ違警罪ノ刑ニ下ル場合ニ於テ規定シタリ法律ハ此場  
 合ニ於テモ重罪ノ刑ヲ減シテ輕罪ノ刑ニ下スコトヲ得セシメタルト同ク輕罪

ノ刑ヲ減シテ違警罪ノ刑ニ下スコトヲ得ルモノト爲シタリ唯ダ拘留料ノ範圍ハ狹少ナルヲ以テ更ラニ其内ニ就ヒテ範圍ヲ限定スルコトナシ此点ハ重罪ノ刑ヲ減シテ輕罪ノ刑ニ下ル場合ト異ナル所ナリ乃チ禁錮罰金ヲ四等減シテ零トナリタルトキハ無罪トスルコトアラズシテ拘留料ニ處シ若シ右ノ如ク減盡ニ非ラズシテ單ニ其短期十日以下寡數一圓九十五錢以下ニ及フトキハ長期多數ハ依然輕罪ノ範圍内ニ在ルベキヲ以テ裁判所ハ其範圍内ニ於テ輕罪ノ刑ニ處スルヲ得ルハ勿論其違警罪ノ刑ニ下リタル範圍内ニ於テ違警罪ノ刑ニ處スルコトヲ得ルナリ

第七十二條 拘留料ニ該ル者加減ス可キ時ハ禁錮罰金ノ例ニ照シ其四分ノ一ヲ加減スルヲ以テ一等ト爲ス

違警罪ノ刑ハ加ヘテ輕罪ニ入スコトヲ得ス但拘留ハ加ヘテ十二日ニ至ルコトヲ得減シテ一日以下ニ降スコトヲ得ス科料ハ加ヘテ二圓四十錢ニ至ルコトヲ得減シテ五錢以下ニ降スコトヲ得ス

本條ハ違警罪ノ刑ヲ加減スベキ場合ヲ定メタリ

違警罪ノ刑ハ輕罪ノ刑ト加減例チ一ニス本條ノ規定ハ第七十條ノ說明ニ參照スレバ明白ナルヲ以テ重子テ說明ヲ付セズ唯ダ拘留チ一日以下科料ヲ五錢以下ニ下スコトヲ得ザラシメシハ單ニ執行ノ手續ヲ簡單ナラシムル爲メナリ此制限ノ

結果トシテ拘留ヲ減シテ一日以下トナリ科料ヲ減シテ五錢以下ニ至リタルトキト雖モ犯人ヲ放免スベキニアラズ少クトモ之チ一日ノ拘留若クハ五錢ノ科料ニ處スベキナリ

第七十三條 禁錮拘留ヲ加減スルニ因テ其期限ニ零數ヲ生シ一日ニ滿サル時ハ之ヲ除棄ス

禁錮拘留ヲ加減スルニ當リ何日ト何分ノ一ト言ヘルガ如キ計算ヲ生ズルコトアルベシ此場合ニハ其何分ノ一ト云ヘル一日ニ滿タサル零數ハ之ヲ切捨テ、刑期ニ算入セズ是亦執行ノ手續ヲ簡單ナラシムルガ爲メナリ唯ダ罰金科料ニ付テハ此規定ナキガ故ニ何厘何毛ト云ヘル如キ零數ヲ生ズルモノ之ヲ切捨ツルコトヲ得ズト言ハザルベカラズ

第七十四條 附加ノ罰金ハ主刑ニ從テ加減シ其金額ノ四分ノ一ヲ加減スルヲ以テ一等ト爲ス若シ減盡シタル時ハ止タ主刑ヲ科ス

本條ハ附加罰金ノ加減法ヲ規定シタリ

附加刑ハ加減セザルヲ原則トス蓋シ剝奪公權ハ無期刑ナレバ固ヨリ之ヲ加減スベキニアラズ停止公權及ビ重罪ノ刑ニ附加スル監視ハ常ニ主刑ト進退ヲ共ニスルモノナレバ獨立シテ加減セラルベキモノニアラズ又々沒收ハ或ル特定ノ物件

ヲ沒收スルモノナレバ其性質加減ヲ許ルスベキモノニアラズ又々輕罪ノ刑ニ附加スル監視ハ獨立シテ其刑期ヲ有スルガ故ニ加減シ得ベカラザルニ非レドモ監視ノ性質ハ再犯ヲ豫防スル爲メ犯人ノ行狀ヲ觀察スルニアルモノナレバ性質上加減ヲ許ルスベキモノニ非ラザレバナリ

右ノ如ク附加刑ハ加減セザルヲ本則トスルモ唯リ附加ノ罰金ニ至リテハ主刑タル罰金ト同シク性質上加重シ得ベク減輕シ得ベキヲ以テ法律ハ附加ノ罰金ハ主タル禁錮ニ從ツテ加減シ而シテ其加減ノ方法ハ主刑タル罰金ト同シク其金額ノ四分ノ一ヲ加減スルヲ以テ一等ト爲ス然レドモ減盡セル場合ニアリテハ科料ヲ科セズ單ニ主刑ノミヲ科ス蓋シ本法ハ科料ヲ以テ附加刑ト爲サレバナリ

第四章 不論罪及減輕

犯罪トハ刑罰法令ニ列舉シタル有責不法ノ所爲ヲ云フ此定義ニ基ツキ犯罪ノ構成要件ヲ簡單ニ説明セシニ凡ソ刑法ガ犯罪トノ刑罰ナル制裁ヲ加フル所ノモノハ吾人物質界ニ或ル變化ヲ惹起ス所ノ直接ノ原因タル人間ノ所爲ナカル可カラズ中毒ヨリ生シタル暴死雷火ヨリ生シタル家屋ノ燒燬ハ人間ノ所爲ニ基ク結果ニアラザルヲ以テ之レヲ以テ犯罪ノ結果ト爲スコトヲ得ズ單ニ一箇ノ災害タルニ過ギザルナリ犯罪構成ニ必ズヤ之レヲ惹起シタル者ハ人類ナルコトヲ要ス即

チ犯罪構成ノ第一要素ハ犯罪ノ主体トシテ人類アルコトヲ要ス既ニ犯罪ノ主体アリ客體又々無カル可カラズ犯罪ハ不法行爲ニシテ不法行爲ハ法律ノ保護スル利益ヲ侵害スルニ依リテ生ズルナリ此意味ニ於テハ犯罪ハ法律ノ保護スル利益ノ侵害ト云フコトヲ得ベシ從テ犯罪ノ客體ハ法律ノ保護スル利益トス生命身體自由財産名譽貞操等ハ法律ガ社會ノ生存上保護スル利益ナリ之レヲ侵害スルモノハ犯罪ナリ犯罪ハ第二ノ要素トシテ吾人物質界ニ或ル變化ヲ任意ニ惹起シ又ハ遮斷セザル所爲ナカル可カラズ所爲ナケレバ罪トナラズトハ刑法ノ原則ナレバナリ犯罪ハ第三ノ要素トシテ豫メ一定ノ所爲ニ對シ刑罰ヲ制裁トスルコトヲ規定スル法令ナカルベカラズ換言セバ所爲ハ刑罰ヲ制裁トシタル法令ニ列舉シタル不法行爲ナラザルベカラズ人類ノ行爲ニシテ不法ナルハ法令ニ背キタル行爲ナラザル以上ハ法律ハ罪トシテ之レヲ罰スルコト能ハザレバナリ犯罪ハ第四ノ要素トシテ有責行爲ナカルベカラズ有責行爲トハ或ル行爲ノ結果ヲ本人ノ責任ニ歸シ得ルモノヲ云フ要之スルニ犯罪ハ外部條件トシテ罪トナルベキ人類ノ行爲アルト同時ニ内部條件トシテ其外部所爲ト行爲者本人トノ關係ヲ結付クル精神界ノ要素ヲ必要トス此精神界ノ要素トハ善惡正邪ヲ辨別スルノ智識ト或ル事ヲ爲サレラント欲スレバ之レヲ爲サズ又ハ爲サント欲スレバ爲シ得ベカリシ



ヲ沒收スルモノナレバ其性質加減ヲ許ルスベキモノニアラズ又タ輕罪ノ刑ニ附加スル監視ハ獨立シテ其刑期ヲ有スルガ故ニ加減シ得ベカラザルニ非レドモ監視ノ性質ハ再犯ヲ豫防スル爲メ犯人ノ行狀ヲ觀察スルニアルモノナレバ性質上加減ヲ許ルスベキモノニ非ラザレバナリ

右ノ如ク附加刑ハ加減セザルヲ本則トスルモ唯リ附加ノ罰金ニ至リテハ主刑タル罰金ト同ジク性質上加重シ得ベク減輕シ得ベキヲ以テ法律ハ附加ノ罰金ハ主タル禁錮ニ從ツテ加減シ而シテ其加減ノ方法ハ主刑タル罰金ト同ジク其金額ノ四分ノ一ヲ加減スルヲ以テ一等ト爲ス然レドモ減盡セル場合ニアリテハ科料ヲ科セズ單ニ主刑ノミヲ科ス蓋シ本法ハ科料ヲ以テ附加刑ト爲サレバナリ

第四章 不論罪及減輕

犯罪トハ刑罰法令ニ列舉シタル有責不法ノ所爲ヲ云フ此定義ニ基ツキ犯罪ノ構成要件ヲ簡單ニ説明セシニ凡ソ刑法ガ犯罪トノ刑罰ナル制裁ヲ加フル所ノモノハ吾人物質界ニ或ル變化ヲ惹起ス所ノ直接ノ原因タル人間ノ所爲ナカル可カラズ中毒ヨリ生シタル暴死雷火ヨリ生シタル家屋ノ燒燬ハ人間ノ所爲ニ基ク結果ニアラザルヲ以テ之レヲ以テ犯罪ノ結果ト爲スコトヲ得ズ單ニ一箇ノ災害タルニ過ギザルナリ犯罪構成ニ必ズヤ之レヲ惹起シタル者ハ人類ナルコトヲ要ス即

チ犯罪構成ノ第一要素ハ犯罪ノ主体トシテ人類アルコトヲ要ス既ニ犯罪ノ主体アリ客體又タ無カル可カラズ犯罪ハ不法行爲ニシテ不法行爲ハ法律ノ保護スル利益ヲ侵害スルニ依リテ生ズルナリ此意味ニ於テハ犯罪ハ法律ノ保護スル利益ノ侵害ト云フコトヲ得ベシ從テ犯罪ノ客體ハ法律ノ保護スル利益トス生命身體自由財産名譽貞操等ハ法律ガ社會ノ生存上保護スル利益ナリ之レヲ侵害スルモノハ犯罪ナリ犯罪ハ第二ノ要素トシテ吾人物質界ニ或ル變化ヲ任意ニ惹起シ又ハ遮斷セザル所爲ナカル可カラズ所爲ナケレバ罪トナラズトハ刑法ノ原則ナレバナリ犯罪ハ第三ノ要素トシテ豫メ一定ノ所爲ニ對シ刑罰ヲ制裁トスルコトヲ規定スル法令ナカルベカラズ換言セバ所爲ハ刑罰ヲ制裁トシタル法令ニ列舉シタル不法行爲ナラザルベカラズ人類ノ行爲ニシテ不法ナルハ法令ニ背キタル行爲ナラザル以上ハ法律ハ罪トシテ之レヲ罰スルコト能ハザレバナリ犯罪ハ第四ノ要素トシテ有責行爲ナカルベカラズ有責行爲トハ或ル行爲ノ結果ヲ本人ノ責任ニ歸シ得ルモノヲ云フ要之スルニ犯罪ハ外部條件トシテ罪トナルベキ人類ノ行爲アルト同時ニ内部條件トシテ其外部所爲ト行爲者本人トノ關係ヲ結付クル精神界ノ要素ヲ必要トス此精神界ノ要素トハ善惡正邪ヲ辨別スルノ智識ト或ル事ヲ爲サント欲スレバ之レヲ爲サズ又ハ爲サント欲スレバ爲シ得ベカリシ

自由力ト外部ニ顯ハレタル所作ハ行爲者本人ノ意思ヨリ出デシコト即チ結果ノ豫見アリシコトノ三者是レナリ而シテ此三ノ要素ヲ具備スルモノヲ責任能力者ト云ヒ其ノ外部所爲ヨリ生ズル結果ニ對シ責任ヲ負擔シ刑罰ナル制裁ヲ受ケザルベカラズ然レモ若シ此ノ三者ノ要素中一ヲ欠クモハ責任アルモノトナスコトヲ得ズ即チ法律上所爲ノ性質ヨリシテ重罪又ハ輕罪ト稱スベキモノヲ犯シ之レテ遂ケタルモ刑罰ヲ蒙ラザル者アル所以ハ爰ニ在リ是レ蓋シ法律ノ禁シタル實際ノ所爲ノ成就スルヲ以テ直チニ犯罪ト爲サズ尙ホ其行爲ノ時ニ於テ精神界ノ數條件ヲ具備シタルニ非レバ犯罪トナスヲ得ザルノ理ニ由テ然ルナリ何ナレバ如此條件ヲ備ヘタルモ其犯罪始メテ道德上ノ害惡ヲ生シ其害惡ハ社會ノ害惡ト共ニ刑罰權ノ基礎ヲ設定スレバナリ是レ本章不論罪ノ因テ起ル所以ナリ而シテ此精神界ノ要素中辨別心ト自由力ト二要素ハ其有意犯タルト無意犯タルトヲ問ハズ重罪タルト輕罪タルト違警罪タルトニ論ナク一般ニ欠クベカラザルモノナルモ結果ノ豫見ニ至リテハ之レヲ欠クモ尙ホ犯罪成立スルコトアリ無意犯又ハ過失犯ノ場合はレナリ

事實自カラニ存スルアリ或ハ有罪人ニ存スルコトアリ夫レ此クノ如ク犯罪ハ千態萬狀各其模様ヲ異ニシテ現ハレ來ルモノトセバ其犯罪ニ對スル責任ニ輕重ノ度ヲ生ズルハ數ノ免レザル所ナリ例ヘバ同シク盜罪ナルモ一ハ年齡尙ホ若ク他人ノ財產ヲ好奇心ニ驅ラレテ竊取シ他ハ壯丁者ノ酒食ノ欲念ニ眩マカレ他人ノ財產ヲ竊取シタル場合ハ前者ハ後者ヨリ其ノ罪ノ輕キヤ智者ヲ待テ後チ知ラザルベシ即チ同種ノ者ニ係ルモト雖モ罪ノ度ノ輕重アルナリ己ニ罪ノ度ニ輕重アリトセバ其輕キモノニ對シテハ其刑モ亦タ輕カラザルベカラズ是レ表題ニ所謂ル減輕ノ因テ起リタル所以ナリ而シテ其罪ノ度輕キヲ致ス所以ノ者或ハ犯罪原因ニアルアリ或ハ犯人ノ身分能力ニアルアリ或ハ被害者ノ身分ニ在ルアリ或ハ犯罪ノ情狀ニアルアリ是レ其宥恕減輕ト云ヒ自首減輕ト云ヒ酌量減輕ト云ヒ又ハ或ル罪ニ關シテ特別ノ宥恕減輕ト呼ブ數種ノ減輕アル所以ナリトス

宥恕減輕自首減輕ハ之レヲ法律上ノ減輕ト云ヒ法律上豫定ノ條件ニ適合スル場合ニ刑ヲ減輕スルモノニシテ之レヲ裁判官ガ情狀原諒スベキモノアリト認メテ減輕スル酌量減輕即ハチ裁判上ノ減輕ト區別セザルベカラズ

第一節 不論罪及ビ宥恕減輕

或ル所爲ガ罪ト爲ルニハ其行爲者ノ主觀的要素トシテ是非ノ辨別自由力犯意ア

ルコトヲ要スルハ已ニ述ベタル所ナリ然リ而シテ其ノ一チ欠クキハ其所爲ハ責任アルモノトナスコトヲ得ズ即ハチ該所爲ハ罪ニ爲ラズ此クノ如キ場合ヲ不論罪ト云フ不論罪トハ犯罪ハ成立スルモ或ル特別ノ條件ニヨリ刑罰丈免ゼラル、如ク説クモノアルモ之レ皮想ノ論ニシテ取ルニ足ラズ

本節ニ不論罪ト宥恕減輕トヲ併セ掲ゲタルハ兩者ノ間相連絡スル所アルヲ以テ立法者便宜上之レヲ同時ニ制定シタルニ出ヅ

第七十五條

抗拒ス可カラサル強制ニ遇ヒ其意ニ非サルノ所爲ハ其罪ヲ論セス  
天災又ハ意外ノ變ニ因リ避ク可カラサル危難ニ遇ヒ自己若クハ親屬ノ身體ヲ防衛スルニ出タル所爲亦同シ

本條ハ責任能力ノ要件タル自由チ欠クニ基ヅク無罪ヲ規定シタルモノナリ

夫レ人ノ動不動ヲ決定スルノ自由チ欠クハ或ハ他人ノ強力若クハ人以外ノ強力ニ抑壓セラレ身体ノ自由チ喪失スルコトニ基ヅクアリ或ハ精神ノ自由チ喪失スルニ基ヅクアリ前者チ有形ノ自由ノ喪失ト云ヒ後者チ無形ノ自由ノ喪失ト云フ而シテ本條ハ此ノ兩者ノ自由チ欠クノ場合チ包含スルカ例ヘバ甲者乙者ニ手ヲ捕ヘラレ力及バズシテ丙チ毆打シタル如キ甲者白又チ晁メカシテ乙者ニ追テ曰ハク汝今丙者チ殺サズンバ此刀忽チ汝ノ頭チ斷ツベシト乙者他ニ之レチ避クル

ニ由ナクシテ丙者チ殺セシ如キ場合ハ其ニ自由チ欠クニ基ヅク所爲ニシテ前者ハ有形ノ自由チ欠ク後者チ無形ノ自由チ欠クト云フ而シテ有形ノ自由チ欠クニ基ヅク舉動ハ隨意的身體ノ運動ナク唯ダ外部刺激ニヨリ不隨意的身體運動アル場合ナリ即ハチ身體ノ運動外部刺激ノ爲メ機械的運動チ爲スモノナレハ其舉動ハ其ノ者ノ所爲ト爲スコトヲ得ズ外部刺激チ起シタルモノ、所爲ナリ己ニ所爲モナク且ツ犯意モナシトセバ其犯罪ノ成立セザルコト本條ノ規定ヲ待タズ一般原則ノ適用ニ依リテ明カナリ果シテ然ラバ有形ノ自由チ欠クハ本條ニ包含セザルコトヲ知ルベシ

本條第一項ハ抗拒ス可カラザル強制ニ遇ヒタル所爲ニシテ其意ニ非ルモノ即ハチ意思ノ自由チ喪失シタルモノト認ムベキ總テノ場合ハ無罪トスベシトノ原則ヲ示シタルモノニシテ第二項ハ天災又ハ意外ノ變ニ依リ避クベカラザル危難ニ遇ヒ自己若クハ親屬ノ身體チ防衛スルニ出デタル所爲亦同シト規定シテ第一項ノ適用ヲ示スト同時ニ爰ニ揭示シタル場合ハ自由チ欠クノ重要ナル場合ナルヲ以テ法律上一定ノ推定ヲ設ケ其ノ避クベカラザル危難ニ遇ヒタルコト自己若クハ親屬ノ身體チ防衛スルニ出デタル所爲ナルコトノ二点ノ證明アレバ自由チ欠クアルモノトシテ其ノ以上ノ事實審判チ禁マ當然不論罪ト爲スベキコトヲ明カニ

セシモノナリ

第一項抗拒スベカラザル強制トハ心裡ノ自斷力ヲ喪失セシムル危害ヲ云フ故ニ先ヅ第一ニ他ニ此危害ヲ避クルノ手段ヲキコトヲ要ス若シ此手段ニシテアルアラハ心裡ノ自斷力ヲ喪失スルモノニアラザレバナリ又第二ニハ危害ノ甚大ニシテ且ツ現在ナルコトヲ要ス若シ此危害ノ甚ダ怖ルベキ者ニ非ルカ或ハ將來ノ危害ニ係ルルハ心裡ノ自斷力ヲ喪失スベキモノニ非レバナリ而シテ此ノ事實ヲ認定スベキ任ニ當ル裁判官ハ其判定ヲ爲スニ先チ強制ヲ受ケタリト主張スル者ノ男女ノ姓、年齢、身分、境遇等ニ就テ視察シ以テ主観的ニ精神ノ自由ヲ喪失シタルヤ否ヤヲ推究セザルベカラズ

次ニ同第一項其意ニ非ルノ所爲トハ第七十七條ノ罪ヲ犯ス意ナキノ所爲トテ區別スルコトヲ要ス其意ニ非ザルノ所爲トハ其本志ニ非ザルノ所爲ト云フノ義ニシテ其裏面ニハ爲スト爲ササルノ自由ナキヨリ出デタル所爲ト云フ義ヲ包含スルナリ

第二項意外ノ變トハ其意義廣クシテ火災船破洪水等ヲ云フ

本條ノ説明ヲ終ルニ望ミ注意スベキ事ハ本條第二項ニ依リ無罪タルニハ天災又ハ變外ノ變ニ因リ避クベカラザル危難ニ遇ヒタル者ニシテ自己若クハ親屬ノ身

体ヲ防衛スル所爲トアリテ自己ノ財産若クハ親屬外ノ人ヲ救護スル爲メノ所爲ニ係ルルハ不論罪ノ限リニ非ラズトノ論アリト雖モ前ニ述ベタル如ク第二項ハ第一項ノ原則ノ適用ノ一端ヲ示シタルモノトセバ自己親屬ノ財産及親屬外ノ人ヲ救護シタル所爲ト雖モ無形ノ自由ノ欠缺ニ基ツクルハ第一項ノ原則ノ適用ニ依リ無罪タルナリ

第七十六條 本屬長官ノ命令ニ從ヒ其職務ヲ以テ爲シタル者ハ其罪ヲ論セス

本條ハ前段ニ説明セシ是非辨別心自由力又ハ犯意ヲ欠缺スルニヨリ罪トナラザルモノトハ其ノ理由ヲ異ニスル不論罪ヲ規定セシモノナリ本條ノ場合ハ是非ノ辨別心アリ爲スト爲ササルヲ決定スルノ自由アリ且ツ其事ヲ行フノ意ヲ以テ行ヒタルモ罪トナラザルモノニシテ其ノ理由ハ長官ノ命ズル所不當ナルモ下官之レヲ行フノ權利アリ又其義務アル場合ハ長官獨リ其責ニ任ズベク下官其責任ヲ負擔スベキ理由ナケレバナリ而シテ本條ノ規定ニ因リ無罪トナルニハ第一上官ノ命令タルコト第二職務行爲タルコトノ二條件ヲ具ヘサルベカラズ

本條ハ人ノ能ク例示スル獄吏カ死刑囚ニ對シテ死刑ヲ執行シ巡查憲兵卒カ人ヲ捕縛スル如キ明瞭ノ場合ヲ主眼トシテ規定シタルモノニ非ラズシテ上官ノ命令ニヨリ獄吏冤罪ノ死刑ヲ執行シ巡查憲兵卒無罪ノ人ヲ捕縛シ場合ヲ規定シタル

ナリ而シテ長官ノ命令アリ而シテ其職務ニヨリテ行フタル下級官ノ所爲ハ總テ無罪ナルカト云フニ場合ヲ區別シテ論ゼザルベカラズ第一長官ノ命令形式上正當ニシテ其之レヲ行フコトハ下級官ノ職務範圍ナルト雖モ長官ノ命令ハ職權ヲ假冒シ私意ヲ逞スルコト明白ナル場合ニ於テハ其命令ニ從ヒ事ヲ行ヒタル下級官ハ其責ヲ免ルコトヲ得ズ是レ長官ノ命令適法ノモノニ非ラズシテ下級官ハ之ニ服従スルノ義務ナク寧ロ其事法律ニ觸ル、モノナルコトヲ知リナガラ之レヲ爲シタルモノト看做スベキヲ以テ之レヲ罰スベキナリ第二長官ノ命令事項下級官ノ職務ノ範圍内ニシテ其レヲ命令スル長官ノ意思不明ナル場合ニハ下級官ハ長官ノ意思ヲ忖度スル權限ヲ有セザルヲ以テ其命令ヲ執行スルコトハ假令法律ニ觸ル、コトアルモ長官ハ獨リ其責ニ任シ下級官ハ決シテ責任ヲ負フベキモノニ非ラズ

第七十七條

罪ヲ犯ス意ナキノ所爲ハ其罪ヲ論セス但法律規則ニ於テ別ニ罪ヲ定メタル者ハ此限ニ在ラス

罪ト爲ル可キ事實ヲ知ラスシテ犯シタル者ハ其罪ヲ論セス

罪本重カル可クシテ犯ス時知ラサル者ハ其重キニ從テ論スルコトヲ得ス

法律規則ヲ知ラサルヲ以テ犯スノ意ナシト爲スコトヲ得ス

本條第一項ハ責任能力ノ主タル要素トスベキ犯意ナキモノハ其ノ所爲及ビ結果ニ付テハ無責任トストノ原則ヲ規定シ第二項第三項ハ第一項ノ原則ノ適用トモ云フベキ事實ノ錯誤ヲ規定シ第三項ハ法律ノ錯誤ヲ規定シタルモノナリ

(第一)凡ソ人ガ其働作ニ付テ責任ヲ負フニハ必ズヤ其働作ハ其ノ意思ニ出デザルベカラズ外部ニ表ハレタル働作ガ本人ノ意思ニ出デタルト云フトハ本人ガ其働作自体ノ觀念ヲ有シ之レヲ外部ニ表現スベキノ決心ヲ有シ且ツ其働作ニ因リテ生ズル結果ヲ豫見スル場合ヲ云フ本條第一項ニ謂ハユル犯スノ意トハ此ノ條件ノ備ハリタルモノヲ云フ犯意ナケレバ其ノ所爲罪トセザルコトノ理由ハ既ニ一言セリ

然リ而シテ法律ハ犯意ナケレバ犯罪ナシト云フ原則ニ對シ犯意ナキモ猶ホ之ヲ罰スル例外ヲ設ク即ハチ本條第一項但書ニ規定スル法律規則ニ於テ別罪ヲ定メタル者ハ此限ニアラズト規定セリ此場合ハ過失殺傷失火其他違警罪ノ大部分ニ屬スル無意犯ヲ罰スルニ在リトス此レハ犯意ナキモ法律ハ本人ノ疎虞懈怠若クハ規則慣習ヲ遵守セザルコト即チ過失ヲ責罰スルモノニシテ其之レヲ罰スル所以ハ此ノ種ノ過失ハ往々不測ノ大害ヲ惹起スルモノナレバナリ例ヘバ烈風ノ日火ヲ失スルコトアラシカ其事無意ニ出ルトスルモ其結果大阪全市ヲ

灰燼ニ歸セシムルヲナシトナサズ如此キ怖ルベキ大害ハ本人ノ過失ニ基クモ  
 ノナルヲ以テ法律ハ特ニ必要ヲ認メ犯意ナキモ例外トシテ之ヲ罰スルナリ  
 犯意ハ犯意ヲ惹起シタル觀念ト區別セザルベカラズ犯意ヲ惹起シタル觀念ハ  
 之レヲ遠因又ハ動機ト云ヒ犯意ノ發生セシ理由ナリ犯意ハ外部ニ表現シタル  
 自体ノ働作ヲ知リ其之レヲ外部ニ表ハス決心ヲ有シ而シテ其結果ヲ豫見スル  
 モノナルヲ以テ萬般ノ犯罪ヲ通シテ確定シアルナリ唯ダ犯意ヲ惹起セシ理由  
 ニ至リテハ時ト場合ト人トニヨリテ差別アリテ一定スルモノニアラズ例ヘハ  
 數人共ニ謀リ他人ノ物ヲ竊取セシ場合ニハ其ノ竊取ノ意思ハ同一ナルモ何故  
 ニ竊取ノ所爲ヲ思ヒ付キタルカハ數人各々其理由ヲ異ニスルナリ又タ犯意ハ  
 過失犯ヲ除ク外一般ノ犯罪ノ成立ニ必要條件ナレトモ遠因ハ特別ノ明文アル場  
 合ニ限り犯罪成立ニ關係ヲ有スルモノトス法律カ特ニ何々ノ目的ヲ以テ(第百  
 二十一條)或ハ何々ヲ圖リ(第三百二十一條)或ハ何々ノ爲メ(第二百九十六條)ノ文  
 字ヲ用ユルモハ遠因ハ犯罪ノ成立要素トナル場合トス

(第二) 犯意ハ外部ニ表現シタル働作ノ認識ヲ必要トスルコト前已ニ一言セリ而  
 シテ外部働作ハ法律カ刑罰ナル制裁ヲ加フベキコトヲ豫定シタル結果ヲ惹起  
 シタルトキハ其働作ハ犯罪事實トナルナリ即チ犯意ハ犯罪事實ノ認識ヲ必要

トスルナリ故ニ犯罪事實ノ認識ヲ誤解シタルモハ犯意ノ構成要件ヲ欠缺スル  
 チ以テ犯意成立セズ本條第二第三項ハ犯罪事實ノ認識ノ誤解ナルヲ以テ第一  
 項ノ原則ノ適用ニ過ギザルモ明瞭ナルコトヲ要スルヲ以テ此ニ掲ゲタルモノ  
 ナリ

第二項ニ所謂罪トナルベキ事實ヲ知ラズシテ犯シタルトハ例ヘハ砂糖ト誤  
 信シテ毒藥ヲ人ニ飲マシメ有夫ノ婦タルヲ知ラズシテ密通スルガ如キ是レナ  
 リ此ノ場合ハ毒殺罪有夫姦罪ノ客觀的要件ヲ具備シ故ニ犯罪事實ヲ行フモノ  
 ナルモ主觀的犯人ノ狀態ハ事實ヲ誤解スルモノナルヲ以テ犯意ナキモノト認  
 メ之レヲ罰セザルナリ尤モ此ノ事實ノ錯誤ハ一般ニ無責任ノ原由トナスコト  
 チ得ズ若シ事實ノ錯誤ハ過失ニ基ツク場合ニハ法律上其過失ヲ罰スル明文ア  
 ルモハ其責ヲ免ルコトヲ得ズ

第三項ニ所謂罪本重カル可クシテ犯ス時知ラサルトハ例ヘハ他人ト思惟シ  
 テ殺害セシニ豈ニ圖ラシヤ父若クハ母ナリシ時ノ如キ是レナリ此ノ場合ハ犯  
 罪ノ加重條件タル事實ノ認識ヲ誤解シタルニヨリ其誤解ノ部分ニ對シ犯意ナ  
 キモノト認メ其點ニ對スル責任ヲ免レシムルナリ

(第三) 法律ノ錯誤トハ一定ノ所爲ヲ法律ガ罪トシテ罰スルコトヲ知ラザルカ又

ハ刑ノ輕重ヲ知ラザルコトヲ云フ本條第四項ニ所謂ル法律規則ヲ知ラザルトハ夫レ是レヲ云フモノニシテ此レハ犯意ヲ阻却スルモノニアラズ例ハ迷信ノ爲メ親ヲ殺スニ當リ其罪トナルヤヲ知ラズ又ハ死刑ニ處セラル、カ無期徒刑ニ處セラル、ヤヲ知ラザル如キヲ云フ本項ノ法律ノ錯誤アルモ猶ホ犯スノ意アリトシテ之レ罰スル所以ハ國民悉ク法律規則ヲ熟知スルトノ法律上ノ推定ニ基ツクモノト解スベカラズ如此キ推定ハ事實ニ反スルノミナラズ酷ク不條理ナレバナリ而シテ法律ガ法律ヲ知ルト知ラザルトニ論ナニ之レヲ適用スル理由ハ元來法律ハ必要ヲ認メテ頒布シタル以上ハ之レヲ各地ニ施行シ各人ニ對シテ之レガ遵守ヲ責メザルベカラズ若シ知ル者ハ單ニ遵守ノ責アリ知ラザルモノ遵守ノ責ナシトセバ其弊害ノ及ブ所大ニシテ到底法律ノ目的ヲ達スルコト能ハザルニ至ラン故ニ法律ハ知ルト知ラザルトニ論ナク總テ之レヲ遵守セシムルヲ必要トス之レ法律ノ錯誤アルモ尙ホ之レヲ罰スル所以ナリ

第七十八條 罪ヲ犯ス時知覺精神ノ喪失ニ因テ是非ヲ辯別セサル者ハ其罪ヲ論セス

本條ハ精神ニ故障アルニヨリ是非辯別心ヲ欠缺シタル者ハ自己ノ所爲ニ對シ無責任タルコトヲ規定シタルモノナリ

知覺精神喪失ニ付テ原因種々アルモ要スルニ精神ノ病的故障ニ依ル精神病ト其餘ノ疾病トニ因ルモノナリ之レ等ガ爲メ是非ヲ辯別心ナキニ至リシハ犯罪ノ構成要件タル責任能力ノ要素ヲ欠クヲ以テ其ノ所爲ハ無責任ニシテ罪トシ論ズルコトヲ得ズ然リ而シテ知覺精神喪失シ是非辯別ナキ爲メニ其所爲ヲ無責任トスルニハ其ノ働作ノ當時ニ精神ニ故障アルコトヲ必要トス故ニ其ノ働作ノ前後ニ精神ニ故障アルモ以テ本條ヲ適用シ無責任トスルコト能ハズ其前後ノ舉動ハ主要ノ犯行ヲ推測スル手段トナルニ過ギザルナリ

本條ノ謂ハユル知覺精神喪失者ナルモノヲ舉レバ左ノ如シ

第一、癡狂

癡狂ハ生レナガラニシテ然ルモノアリ或ハ稍々長クテ然ルモノアリ之レ等ハ苟クモ是非ノ辨別力ヲ喪失スルニ至リシハ常ニ其所爲ニ對シ無責任トス或ハ本條ニ知覺精神ヲ喪失シ云々ノ間ニ拘泥シ本條ノ適用ヲ受クル者ハ長クテ完全ナル知覺精神ヲ有シタル者一朝疾病其他ノ原因ノ爲メニ之レヲ喪失シタル場合ニ限り生レナガラニシテ知覺精神ヲ欠除スルモノハ適用ヲ受クルモノニ非ラズト論ズルモノアレドモ之レヲ採用スルコトヲ得ズ爰ニ謂ハユル喪失トハ如此キ深キ意義ヲ有スル句ニアラザレバナリ

第二、白痴

白痴ハ多クハ知能發育ノ期ニ起ルモノナレドモ亦タ生レナガラニシテ然ルモノアリ或ハ長クテ然ルモノモアリ白痴ハ其輕重ノ程度大ニ徑庭アルモノナルヲ以テ事實認定ノ任ニ當ル裁判官ハ深ク其点ヲ考覈シ程度重ク是非辨別ナキ者ノミテ無責任トセザルベカラズ

第三、夢中生活

夢中生活トハ精神ハ病的現象ヲ呈セザルモ唯ダ其作用ハ停止シ體軀ノミ不隨意的ニ運動シ犯罪行為ヲ爲ス場合ヲ云フ此ノ場合ハ精神ノ作用ハ停止シ是非ノ辨別心ヲ欠クルヲ以テ無責任トス

第四、醉中行爲

本條ハ單ニ知覺精神ノ喪失ニヨリ是非ヲ辨別セザルモノト規定シテ其ノ知覺精神喪失ノ原因ヲ限定セザルヲ以テ其原因ハ病的故障タルト將タ非病的故障タルトニ論ナク苟モ知覺精神ヲ喪失セシムル以上ハ本條ヲ適用スベキナリ故ニ亂酒ノ醉狂者ノ所爲ト雖ドモ已ニ知覺精神ヲ喪失シ是非ノ辨別ヲ欠キタル結果ニ出デタルトキハ無責任トス其醉狂ハ自己ノ意ニ非ラズ全ク他ヨリ強ヒラレテ飯酒シ因テ爰ニ至リタルト將タ自ラ好メテ飯酒シ殊ニ犯罪ノ氣力ヲ買

ハソガ爲メニ飯酒シテ爰ニ至リタルトテ區別スベキモノトス唯ダ犯罪ノ意思アリ勇氣ヲ酒力ニ借り其事ヲ實行シタル後チ罪科ヲ免レノコトヲ圖リ犯罪ノ當時泥酔シテ知覺精神ヲ喪失シタリト稱スル者ナキニ非ザル可シ如此者ハ許スベキモノニ非ルハ勿論ノコトナレバ裁判官ハ深ク事實ヲ覈考シ之レガ適當ノ判斷ヲ下ス可キナリ

第七十九條 罪ヲ犯ス時十二歳ニ滿サル者ハ其罪ヲ論セス但滿八歳以上ノ者ハ情狀ニ因リ滿十六歳過キサル時間之ヲ懲治場ニ留置スルコトヲ得

本條ハ責任能力ノ要素タル是非ノ辨別ヲ欠クニヨリ無責任トスベキコトヲ規定セリ

人ノ知覺精神ハ天賦ナレドモ人ノ此世ニ生ルト同時ニ完全ナル作用ヲ爲スモノニ非ラズ軀幹ノ生長ニ伴レテ漸次ニ發達スルモノナリ彼ノ嬰兒ノ呱呱タル時ハ自他ノ觀念モナク所爲ノ如何其結果ノ如何ヲ知ルモノニアラズ其稍々長シ或ル年齢ニ達スルトキハ知覺精神ノ發育モ完全ナル地位ニ達シ是非辨別ヲ識別スルノ働ヲ爲スニ至ルナリ其ノ此ノ如キ地位ニ達スルハ恰カモ身体ノ生長ノ如ク漸チ追フテ發達スルモノニシテ其完全ニ至ルマデハ許多ノ年月ヲ經ルモノトス而シテ此ノ完全ナル發育ヲ爲ス程度ニ至ル迄ハ其行為ニ對スル是非辨別ナキモ



ノトシテ法律ハ其行爲ヲ措テ問ハザルナリ又稍々智識ノ開發スルモ其充分ノ度ニ達セザル間ハ其ノ所爲ニ對スル責任モ充分ナルコトヲ得ズ從テ其度ニ準テ刑ヲ減輕セザル可カラズ是レ本條以下數條ノ因テ起ル所以ナリ夫レ人ニヨリ身體ノ生長ニ遲速アル如ク知覺精神ノ發達ノ度大ニ異ルモノナリ之レヲ實際ニ徵スルニ同國同地ニ於テ同一ナル教育ヲ施スモ尙ホ發達ノ程度ニ差異ナキコト能ハズ況ンヤ氣候教育風俗ヲ異ニスル等種々ノ事情ガ其發達ヲ同一ナラシメザルニ於テチヤ然レモ生年甫メテ四五歳ノ幼童ニ在テハ其智識ナキコト何人モ諍ハサル所ナリ而シテ稍々長シテ六七歳以上ニ至リテハ智識ノ有無判然タラズ大ニ疑訝ノ存スル所ナリ或ハ世ニ所謂神童ナルモノアリテ稍々七歳ニシテ是非辨別ヲ識別スルノ能力充備スルアリ或ハ十五六歳ニ達スモ頓愚能ク是非辨別ヲ識別スルコト能ハザルモノアリ故ニ真正ノ事實ヲ得ントモ各人ニ就テ之レガ判斷ヲ爲サザル可カラズ則チ或ル立法例ハ之ノ方法ヲ採用シ幼者ノ責任有無輕重ヲ決スルコトチ一ニ裁判官ニ委任スルモノアリ此ノ立法例ハ甚ダ簡明シテ事宜ヲ得タル如クナレモ判定權ヲ裁判官ニ授與スルヲ以テ其實却テ錯雜ト不同トチ免レザルナリ故ニ現今多數ノ立法例ハ法律上豫メ其國ノ風俗氣候教育ノ度合ニ隨テ其責任年齡ヲ定メ或年齡ニ達スルマデハ智識ナキモノトノ推定ヲ下シ一切ノ所

爲テ不問ニ付シ或ハ責任ヲ減輕スルモノト定メ以テ法規ノ適用ノ統一ヲ圖レリ而シテ我刑法モ多數立法例ニ從ヒ法律上豫メ責任年齡ヲ定ムル方法ヲ採用シ其ノ年齡ヲ定ムルニ先ヅ一生涯ヲ四期ニ分チ第一期ノ間チ無責任トシ第二期ノ間ハ是非ノ辨別ノ有無ヲ調べ以テ責任ノ有無ヲ決ス但シ責任アルモノ刑ヲ減ズベキモノトス第三期ハ原則トシテ責任能力ヲ認ム然レモ同時ニ必ズ刑ヲ減ズ第四期ハ全責任ヲ負フベキモノトス

本條ハ第一期ノ場合ヲ規定シタルモノニシテ罪ヲ犯スル十二歳ニ滿タザル者ハ其罪ヲ論ゼズトナセリ十二歳以下ハ其智識ノ發達セザルヲ明白ナル時期ナルヲ以テ法律上是非ノ辨別ナキモノト絶對的ニ推定シ如何ナル所爲アルモ之レチ無責任トシテ其行爲ヲ問ハザルノミナラズ罪トシテ存在セザルモノナリ論者或ハ此期間ノ幼者中十一二歳ノモノハ意思能力ヲ絶對ニ欠缺スルモノト云フコト能ハザルヲ以テ其ノ行爲ハ犯罪ヲ構成スルニ妨ケナシ唯ダ其智識ノ發達不充分ニシテ是非辨別心ハ明確ナラザル故ニ其責任ヲ問ハザルノミト云フアレモ余ガ前ニ論シタル所チ參照セバ反駁ノ價值ナキ皮想ノ論ナルコトヲ知ルベシ然リ而シテ此ノ場合ハ裁判所ガ被告人ニ罪アルヤ否ヤヲ決センニハ唯ダ年齡ヲ調ブレバ可ナリ若シ十二歳ニ滿タザレバ即チ無罪ヲ言渡スベキナリ檢事モ亦ダ被告人十

二歳未滿ナルコト明カナルハ公訴ヲ提起スベキモノニアラズ併シ八歳以上ノ者ハ情狀ニ因リ滿十六才迄懲治場ニ留置スルコトヲ得懲治場ニ留置スルコトハ刑罰ニアラズ國家ガ惡小年ヲ教育監督スル一ノ行政處分ナリ法律ハ一方ニハ十二歳未滿ノ幼者ハ絕對ニ罪ナキモノトシナガラ他方ニハ懲治處分ナル行政處分ヲ規定シタル理由ハ幼者ノ罪ヲ犯ス原因種々アルモ多數ハ家庭教育宜キヲ得ザルカ又ハ其交ル朋友不良ナル爲メ不知不識ノ間ニ刑罰ヲ科スニ足ルベキ不法行為ヲ爲スニ至ルモノアリ且ツ此原因ニヨリ不法行為ヲ行フタルモノガ是非辨別心ナキ故ニ其罪ヲ論セズトシテ何等ノ檢束スル所ナク自由ニ釋放スルハ再ヒ惡風ニ感染シ益々姦惡ノ人ナリ國家ハ到底此ノ種ノ慣行犯ヲ杜絶スルコト能ハザルヲ以テ懲治處分ノ制度ヲ設ケ以テ懲治矯正スルナリ

懲治處分ハ刑罰ニアラズシテ一ノ行政處分ナルコト前述ノ如シ果シテ然ラバ其ノ是レヲ命ズルハ何レノ官廳ナルヤ刑法第七十九條第八十條ノ規定ハ言フマデモナク刑法ノ他ノ各條ト共ニ裁判所ノ適用法條ヲ定メタルモノナリ然ラバ其ノ但書モ亦々裁判所ガ適用スベキ法條ナルヲ以テ懲治處分ハ裁判所ガ命ズベキモノトス論者或ハ現行刑事訴訟法ニハ懲治處分ニ關スル手續ノ規定ナシ且ツ檢事ガ幼者ヲ十二歳未滿トシテ公訴ヲ提起セザルハハ裁判所ハ到底懲治處分ヲ命

ズルコト能ハザルベシ何ナレバ訴訟法ハ裁判所ハ訴ナケレバ裁判セズトノ主義ヲ採用シタルヲ以テ裁判所ニ訴ヲ提起スル唯一ノ機關タル檢事ノ公訴ヲ提起セザルニ拘ハラズ懲治處分ヲ命ズル裁判上ノ活動ヲ開始スルコト得ザレバナリト此レ裁判所ノ管掌スベキ事務ハ單ニ構成法ニ規定スル所ノ民事刑事ノ件ニ限ルトノ狹隘ナル前提ニ基ヅクモノナリ既ニ刑法ニ裁判所ノ適用法ヲ規定シタル以上ハ裁判所ハ此レヲ適用シ其適用ノ結果裁判所構成法規定以外ノ事務ヲ管掌スルニ至ルモ差支ナキナリ何ナレバ裁判所構成法モ法律ニシテ刑法モ亦々法律ナリ故ニ構成法ニ漏レタルコトモ刑法上規定アレバ裁判所之レヲ行フモノ可ナレバナリ而シテ檢事ガ公訴ヲ提起セザルモ其ノ懲治處分ヲ請求スル手續ニ付テハ刑事訴訟法ニ於テ論ズベキ問題ナルヲ以テ爰ニ省略ス

第八十條 罪ヲ犯ス時滿十二歳以上十六歳ニ滿サル者ハ其所爲是非ヲ辨別シタルト否トテ審案シ辨別ナクシテ犯シタル時ハ其罪ヲ論セス但情狀ニ因リ滿二十歳ニ過キサル時間之ヲ懲治場ニ留置スルコトヲ得

若シ辨別アリテ犯シタル時ハ其罪ヲ宥恕シテ本刑ニ二等ヲ減ス

本條ハ前條ニ論ゼシ責任年齡第二期ノ場合ヲ規定シタルモノニシテ罪ヲ犯ス時滿十二歳以上十六歳ニ滿サル者ハ其所爲是非ヲ辨別シタルト否トテ審案シ辨別

ナクシテ犯シタル時ハ其罪ヲ論ゼズトセリ十二歳以上十六歳以下ノ幼者ハ知覺精神ハ稍々發達スルモ是非ヲ辨別シタルヤ否ヤハ疑訝ニ屬スル時代トス故ニ法律ハ此ノ時期ニ於テハ辨別心ノ有無ヲ裁判官ノ認定ニ任シタリ即チ裁判官ハ人毎ニ辨別心アルヤ否ヤヲ調べ若シ裁判官ガ是非ノ辨別心ナシト認定セシキハ其罪ヲ論ゼズ反之シテ是非ノ辨別アリト認定セシキハ其所爲ヲ罪トシテ罰責シ任ヲ負ハシム併シ此ノ時期ノ幼者ハ智識充分備ラズ是非ノ辨別ノ有無疑ハシキ時代ニ屬スルヲ以テ假令其辨別心ノ有リトスルモ薄弱ノモノニシテ完全ノモノト云フコトヲ得ズ從テ完全ナル辨別心ヲ具備スル成年者ト同一ノ責任ヲ負ハシムルハ苛酷ニ失スル嫌アルヲ以テ其罪ヲ宥恕シテ本刑ニ二等ヲ減ズルモノトセリ此第二期ノ場合モ亦タ第一期ノ場合ノ如ク滿十二才以上滿十六歳ニ至ル迄ノ幼者ヲ是非辨別ナキモノト認定シ無罪ヲ宣言スルニ當リ若シ情狀ニ因リ懲治處分ヲ必要トスルハ滿二十歳ニ過ギザル時間之ヲ懲治場ニ留置スルコトヲ得

第八十一條 罪ヲ犯ス時滿十六歳以上二十歳ニ滿サル者ハ其罪ヲ宥恕シテ本刑ニ一等ヲ減ス

本條ハ第三期ノ責任年齡ノ場合ヲ規定シタルモノニシテ罪ヲ犯ス時滿十六歳以上二十歳ニ滿サル者ハ其罪ヲ宥恕シテ本刑ニ一等ヲ減ズルモノトセリ滿十六歳

以上二十歳ニ滿サル者ハ智識ハ殆ソド完備スル時代ニ屬スルヲ以テ法律ハ原則トシテ責任能力ヲ有スルモノト推定シ是非ヲ辨別シテ犯シタルト否トヲ問ハズ罰スベキモノトス併シ此ノ場合モ亦タ二十歳以上ノ成年者ト同シク完キ責任ヲ負ハシムルハ稍々權衡ヲ失スルヲ以テ其罪ヲ宥恕シ本刑ニ一等ヲ減ズルモノトス

第四期ノ責任年齡ヲ有スルモノ即チ二十歳以上ニ至テハ如何ナル高齡ニ達スルモ前責任ハ全部負擔セシメ刑ヲ減輕スルコトナシ是レ人ノ高齡ニ至ルヤ老耄ニ陥ル者アリト雖モ普通ハ益々常識ニ富ミ正邪ノ區別モ亦タ自ラ明敏ナルヲ以テナリ

第八十二條 瘖啞者罪ヲ犯シタル時ハ其罪ヲ論セス但情狀ニ因リ五年ニ過キザル時間之ヲ懲治場ニ留置スルコトヲ得

本條ハ瘖啞者ノ責任能力ヲ規定シタルモノナリ瘖啞者トハ耳モ口モ通セザル者即チ聾啞兼帶スル者ヲ云フ聾啞ノ中唯ダ一方ヲ具ヘザル者ハ本條ヲ適用スル限リニ在ラズ瘖啞者ハ耳モ口モ通セザルヲ以テ智識ヲ享受スル機關ヲ欠キ到底辨別ノ能力ヲ完全ニ具備スルコト能ハザルベシ故ニ本條ハ重罪輕罪違警罪ヲ通テ瘖啞者ノ行爲ヲ無責任トセリ而シテ本條ニ所謂ル其罪ヲ論ゼズトハ十二歳

未滿ノ幼者ノ不諭罪ト同シク獨リ刑ヲ科セザルノミナラズ絕對的ニ犯罪ノ構成セザルコトヲ云フ

刑法ハ單ニ瘖啞者トシテ規定スルヲ以テ瘖啞トハ聾啞兼帶ノ不具ハ生來ノモノヲ指スカ或ハ生後ノ疾病又ハ負傷ノ爲メ聽官語言ノ機能ヲモ喪失シタルモノモ包含スルカ不明ナリ余ハ考フルニ瘖啞者ノ無責任ハ其智識ヲ享受スル機能ヲ欠キ是非ヲ辨別スル能力ヲ具備スルコト能ハザルニ基ヅクナリ即ハ生來ノ瘖啞者ハ生レナガラニシテ智識ヲ享受スル機能ヲ欠クヲ以テ是非ヲ辨別スル能力ノ發達セザルコト十二歳ノ幼者ニモ劣ルベキヲ以テ其ノ行爲ハ絕對的無責任トナスコトハ至當ナリ然レモ生後ノ責任者ハ之レヲ區別シテ論ゼサル可カラズ生レテ十二歳未滿ニシテ聾啞トナリタル者ハ既ニ其當時ノ責任能力ハ健全体ニ在ルモ尙ホ無責任ナルヲ以テ其ノ智識ノ發達ヲ媒介スル機能ヲ喪ヒ永ク智識ノ發達ヲ見ルコト能ハザルニ至リシ者ナレバ當然無責任タルベキナリ反之シテ十二歳以上ニ至リ疾病若クハ負傷ノ爲メ聾啞ニナリタル者ハ從來發達シタル智識ハ偶々聽官語言ヲ喪失シタル爲メニ消滅スル者ニアラサルヲ以テ本條ヲ適用シ無責任者ト爲スコトヲ得ズ即ハ此種ノ責任者ハ本條ニ所謂ル瘖啞者ニ包含セサルナリ尤モ立法論トシテハ生來ノ責任者ヲモ絕對的ニ無責任トスルハ不當トス何ト

何トナレバ教育ノ設備大ニ進歩完備シ瘖啞者ト雖モ尙ホ智識ノ發達常人ニ劣ラザルモノアリ然リ而シテ智能欠缺ヲ理由トシテ之レヲ無責任者トナスハ失當ナレバナリ

聾啞者ハ前述ノ理由ニヨリ無責任者タルモノナリ併シ如何ニ聾啞者タリト雖モ唯無罪ヲ宣言シテ放免スルハ再ビ犯罪ヲ爲スノ危險ナシトセズ故ニ本條ハ聾啞者ガ重罪輕罪ヲ犯シタル場合ニ其情狀ニ因リ社會ニ再ビ害惡ヲ流スノ危險ヲ防グ爲メ五年ニ過ギザル時間之レヲ懲治場ニ留置シ得ルモノトセリ而シテ本條ノ懲治處分ト前條ノ懲治處分トハ名實共ニ同シキモ其目的ヲ異ニスルコトヲ注意スベシ本條ノ懲治處分ハ危險豫防ヲ目的トシ前條ノ懲治處分ノ主タル目的ハ惡少年ノ教育ニ在レバナリ

第八十三條 違警罪ハ滿十六歳以上二十歳ニ滿サル者ト雖モ其罪ヲ宥恕スルコトヲ得ス

滿十二歳以上十六歳ニ滿サル者ハ其罪ヲ宥恕シテ本刑ニ一等ヲ減ス十二歳ニ滿サル者及ヒ瘖啞者ハ其罪ヲ論セス

前數條ハ重罪輕罪ニ對スル責任年齡ヲ定メタル規定ニシテ本條ハ違警罪ニ對スル責任年齡ヲ定メタルモノナリ夫レ違警罪ハ多ク犯罪ノ性質無意犯ニシテ之レ

ヲ罰スルニ犯意ノ有無ヲ調ブルヲ必要トセズ從テ犯罪者ニ是非ノ辨別心アリシカ否ヤハ犯罪成立ニハ余リ重要ナル要素ニアラザルナリ加之ナラズ違警罪ニ科スル刑ハ輕微ナルヲ以テ前條ニ定メシ重罪輕罪ノ如ク宥恕ヲ施サズシテ全刑ヲ科スルモ弊害ヲ見ザルベシ故ニ本條第一項ニ於テ滿十六歲以上二十歲ニ滿ザル第三期ノ幼者ト雖モ其罪ヲ宥恕スルコトナク全責任ヲ負ハシムルコト、シ第二項ニ於テ滿十二歲以上十六歲ニ滿ザル第二期ノ幼者ニ對シテ漸クニ其罪ヲ宥恕シテ本刑ニ一等ヲ減ズルコト、セリ然リ而シテ十二歲未滿ノ第一期ノ幼者及ビ瘡腫者ニ對シテハ本則ニ從ヒ意思能力ヲ欠クモノトシテ無責任者トシテ其罪ヲ論ゼズ

第八十四條 此節ニ記載スルノ外特別ノ不論罪宥恕減輕ハ各本條ニ於テ之ヲ記載ス

本節ニ規定シタル不論罪及ビ宥恕減輕ハ一般ニ適用スベキモノナリ此外ニ或ル場合ニ限リ適用スベキ特別ノ不論罪及ビ宥恕減輕アリ特別ノ不論罪トハ第三百十四條第三百十五條ニ規定スル身体生命及ビ財産ニ對スル正當防衛ノ場合ニシテ特別ノ宥恕減輕トハ第三百九條乃至第三百十二條及ビ第三百十六條ニ規定スル殺傷ニ關スル宥恕減輕ノ場合はレナリ而シテ第五百十三條ノ親屬相容隱スル

罪及ビ第三百七十七條ノ親屬相盜ムノ罪ノ如キハ法文ニハ罪ヲ論セズトアルヲ以テ或ハ不論罪タリトノ議論ナキニアラザルモ之レヲ法理上ヨリ見ルモ解釋上ヨリ見ルモ宥恕減輕ニシテ即チ宥恕シテ其刑ヲ減盡シタルモノナルコト疑フ可カラザルモノナリ詳細ハ總則ノ外ナルヲ以テ之レヲ略ス

本節ヲ終ルニ望ミ爰ニ一言スベキコトハ不論罪ト宥恕減輕ノ區別ナリ不論罪トハ責任能力ノ欠缺若クハ權利行使ノ結果トシテ其所爲ニ對スル責任ヲ負擔セズ隨テ罪トナラザル場合ヲ云フ反之シテ宥恕減輕トハ其所爲ニ對スル責任アリ隨テ犯罪ノ成立スルモ他ニ已ムベカラザル理由ノ存スルアリテ唯ダ刑ヲ減免スルニ過ギザル場合ヲ云フ

第二節 自首減輕

自首減輕ハ法律上ノ減輕ノ一種ナリ其性質ヨリ論ズルハ自首シタルノ故ヲ以テ法律上其罪ヲ減輕スルモノナルヲ以テ畢竟宥恕減輕ノ一種ニ過ギザルナリ我刑法ハ自首減輕ヲ總則ニ規定シ一般ノ犯罪ノ宥恕原因トナスト雖モ歐洲各國一般ノ立法例ハ犯罪一般ノ宥恕原因トナスモノ少ク概テ罪ノ性質ト社會ノ公益上トノ關係ヨリ或ル特種ノ犯罪ニ付テノミ此自首減輕ノ制度ヲ採用シ宥恕ノ原因トナスナリ或ハ自首減輕ハ自己ノ爲シタル犯罪ヲ自首スル如キ犯人ハ既ニ真

心悔悟シタル者ナリ其悔悟ノ念ヲ賞スル爲メニ刑ヲ減輕スト説明スルモノアレ  
 現ニ真心悔悟スルモ事既ニ發覺シタル後ニ自首シタル者ハ其刑ヲ減輕スルコ  
 ナク又真心悔悟ノ情ナク單ニ減免ノ利益ヲ得ント欲スルニ基ヅクト雖モ自首ノ  
 効アリ從テ悔悟ヲ賞スル爲メニ減免ノ利益ヲ與フル主旨ナリトハ解釋シ得ズ然  
 ラバ現行刑法ノ刑ヲ減輕シテ自首ヲ獎勵シタル所以ハ何處ニ在ルヤ曰ハク社會  
 ノ公益上已ム可カラザルノ理アリテ存スルナリ即チ犯人自首スルハ其利益三  
 個アリ第一犯罪ヲ容易ニ知り得ベキ第二有罪者ヲ罰セザルノ患ナキ第三無  
 辜ヲ逮捕處罰スルノ恐レナキ是レナリ若シ國家ハ此三ケノ利益ヲ享有シ得ズト  
 センカ有罪必罰ノ實舉ラズ無實ノ冤罪起リ人心恟々名其生ニ安ズルコト得ザル  
 トニナルベシ然リ而シテ僅ニ刑ヲ減輕シテ以テ自首ヲ促シ如此キ弊害ヲ全然除  
 去シ司法權ノ威信ヲ確然タラシムルハ此ノ制度ニ依リテ存スルナリ加之ナラズ  
 此三ケノ利益ノ附隨トシテ犯罪捜査ノ勞費ヲ省キ其證明ヲ容易ナラシムルノ利  
 益ヲ生ズベシ

第八十五條 罪ヲ犯シ事未タ發覺セザル前ニ於テ官ニ自首シタル者ハ本刑ニ一等  
 ナ減輕ス但謀殺故殺ニ係ル者ハ自首減輕ノ限ニ在ラス

本條ハ自首ノ條件ヲ規定シタルモノナリ

自首減輕ヲ得ルニハ左ニ列記スルニケノ條件ノ具ハルヲ必要トス

一、事未タ發覺セザルコト

事ノ發覺セザルトハ捜査權ヲ有スル官署又ハ官吏犯罪ノ事實若クハ犯人ノ誰  
 タルヤヲ知ラザル間ノコトヲ云フ故ニ被害者若クハ捜査權ヲ有セザルモノガ  
 犯人ノ誰ナルヤヲ知ルモ未ダ事ノ發覺アリタルモノト云フヲ得ズ論者或ハ被  
 害者ガ犯人ノ誰タルヤヲ知ルハ之レヲ發覺シタルモノト解釋ス可シト云フ  
 モノアレハ抑モ自首減輕ノ制度ヲ採用セシ所以ハ有罪ヲ不問ニ附シ無辜ヲ刑  
 スルノ二弊ヲ避クルニアリトセバ單ニ被害者ガ犯人ヲ知リタルノミニテ尙ホ  
 此ノ弊害ヲ避クルコト能ハズ唯ダ捜査權ヲ有スル官署又ハ官吏ノ之レヲ知ル  
 ニアリテノミ之レ等ノ弊害ヲ避ケ得ルノミ故ニ被害者ノ犯人ノ誰タルヤヲ知  
 ルヲ以テ事ノ發覺シタルモノト云フコト得ズ

二、官ニ自首スルコト

自首ハ官ニ對シテ之レヲ爲サハル可ラズ被害者ニ爲ス如キハ第八十七條ノ場  
 合ヲ除ク外其効ナキモノトス茲ニ所謂官トハ犯罪ノ捜査ニ就テ管轄權ヲ有  
 スル官署又ハ官吏ヲ云フ即チ檢事局警視廳警察署檢事司法警察官其他捜査ニ  
 付テ檢事ト同一ノ權ヲ有スル者はナリ又自首ハ必ズ自ラ進メテ其犯罪ヲ告知

セザル可カラズ故ニ嫌疑ヲ受ケ捜査權ヲ有スル官吏ニ推問セラレ爲メニ始メ  
テ犯罪事實ヲ告知シタル如キハ自首ニアラズ一ノ自白ニ過ギズ而シテ自首ノ  
形式ハ法律上何等ノ制限ナキヲ以テ書面又ハ口頭ヲ以テ之レヲ爲スコトヲ得  
ルモノトス

刑法ハ原則トシテ自首減輕ハ本刑ヨリ一等ヲ減ズルモノトセリ然シ謀故殺及ビ  
財産ニ對スル場合ニハ別ニ除外規定アリ財産ニ對スル犯罪ニ付テハ第八十六條  
ニ規定アリ謀故殺ニ付テハ本條但書ニ之レヲ規定シ自首減輕ノ規則ヲ適用ス可  
カラザルモノトセリ自首減輕ヲ設ケタル理由ハ犯罪ヲ容易ニ知リ爲メニ有罪者  
ヲ不問ニ付シ無辜ヲ刑スルノ弊ヲ避ケンニ在リ果シテ然リトセバ重罪ハ輕罪ヨ  
リ之ノ自首減輕ノ規定ヲ適用スベキ必要多キニ似タリ然ルニ我刑法ハ謀故殺ニ  
限リ自首減輕ヲ適用セザルコト、セリ此レ謀故殺ハ他ノ犯罪ニ比スレバ情狀  
最モ重キモ此種ノ犯罪ノ性質ハ復讐等ノ爲メ初ヨリ自首スルノ意ヲ以テ之レヲ  
爲スモノ往々ニシテ然リ故ニ之ヲ減輕シテ重刑ヲ科セザル時ハ隨テ此罪ヲ犯ス  
者多キニ至ル恐アルヲ以テナリ

第八十六條 財産ニ對スル犯罪ヲ犯シタル者自首シテ其贓物ヲ還給シ損害ヲ賠償シ  
タル時ハ自首減輕ノ外仍ホ本刑ニ二等ヲ減ス其全部ヲ還價セスト雖モ半數以上

ヲ還價シタル時ハ一等ヲ減ス

本條ハ規程ニ對スル犯罪ノ自首減輕ノ特例ヲ規定シタルモノナリ財産ニ對スル  
罪トハ刑法第二編第二章中ニ包含スル所ノ諸犯罪ナリ凡ソ財産ニ對スル重罪輕  
罪ニ關シテハ犯者ヲシテ贓物ノ還給損害ノ賠償ヲ爲サシムルヲ原則トス而シテ  
犯者若シ其盜取セル物件ヲ返還シ又ハ財産ニ加ヘタル損害ノ賠償ヲ爲スルハ社  
會及ビ被害者ノ害ヲ蒙ルコト大ナラズ是レ犯人ガ贓物若クハ損害ノ全部ヲ返還  
賠償スルルハ自首減輕本刑ニ一等シノ外更ニ本刑ヨリ二等ヲ降シ其半額ヲ返還  
賠償スルルハ一等ヲ降ス所以ナリ爰ニ注意スベキハ法律ハ返還賠償ノ額ヲ全部  
又ハ半額トニヨリ二等又ハ一等ヲ減等スルコトヲ定メ半額ノ以上ト以下トニ刑  
罰ヲ細分スルコトヲ爲サズ然レハ裁判官ハ其刑ノ最短期ト最長期トノ間ニ於テ  
公平ニ刑ヲ定ムルノ權アルヲ以テ裁判官ハ宜シク公平ニ刑ヲ定メ以テ犯人ノ良  
意ヲ空クセザルベシ

本條ハ單純ニ自首シテ損害ヲ賠償シ贓物ヲ還給シタル時ハ云々ト規定シタルヲ  
以テ如何ナル方法ヲ以テ之ヲ爲スモ常ニ本條ヲ適用セザル可カラザルガ如シ然  
レハ贓物還給損害賠償ヲ減輕ノ原因トシタルハ成ル可ク加害者ヲ以テ任意ニ之  
レヲ還價セシメントスル政策ニ出デタルニ過ギズ故ニ犯人隨意ニ返還賠償シタ

ル場合ニアラザレバ本條ノ適用ヲ受クル限リニ在ラズ例ヘバ損害ヲ賠償スルヤ爲メ贖物若クハ犯人ノ財産ヲ官ノ爲メ差押ラレタル場合ハ還償ノ減等ヲ與フル能ハザルナリ

夫レ犯罪ハ構成要素ニシテ備ハル以上ハ當然刑罰ノ附スベキモノニシテ犯後贖物ヲ返還シ又ハ損害ヲ賠償スベキモ尙ホ本刑ヲ免ルコト能ハザルヲ原則トス而シテ本條是レニ對スル例外規定ナルヲ以テ嚴格ニ解釋セザル可ラズ即チ本條ハ自首シテ且ツ贖物損害ヲ還償シタル場合ヲ規定スルガ故ニ贖物損害ヲ還償シタル者ヲ更ラニ減輕スルニハ其犯人自首シテ縛ニ就キタル者ヲ限ルベキナリ犯人捕縛セラレタル後隨意ニ返還スルハ本刑ニ處セラレ減等ヲ受ケザルナリ

第八十七條 財産ニ對スル罪ヲ犯シ被害者ニ首服シタル者ハ官ニ自首スルト同ク前二條ノ例ニ照シテ處斷ス

本條ハ財産ニ對スル罪ヲ犯シ被害者ニ首服シタル者ハ官ニ自首スルト同一ノ効力ヲ生ズルコトヲ規定シタル者ナリ即チ財産ニ對スル罪ヲ犯シ未ダ發覺セザル前ニ被害者ニ首服スレバ刑一等等ヲ減ズ又チ被害者ニ首服シ且ツ贖物損害ノ全部ヲ還償スレバ刑三等等ヲ減シ半額以上ヲ還償スレバ二等ヲ減ズ

第八十八條 此節ニ記載スルノ外本法別ニ自首ノ例ヲ掲ケタル者ハ各其本條ニ從

自首減輕ニ自首減等ト全免ノ二種アリ前數條ニ規定シタル所ハ自首減輕ニシテ爰ニ所謂本條別ニ自首ノ例ヲ掲ケタル者トハ自首全免ノ場合ヲ指スナリ即チ第二百二十六條第九十二條第二百二十六條ニ規定スルモノ是レナリ詳細ハ各論ニ讓ル

第三節 酌量減輕

減輕ニ法律上ノ減輕裁判上ノ減輕アルコトハ既ニ述ベタリ法律上ノ減輕トハ立法者豫メ一定ノ條件ヲ具備シタルモノニハ減輕スベキヲ定メタルモノ即チ法律が自ラ減輕スルモノニシテ前節ニ述ベタル宥恕減輕及自首減輕ノ如キモノヲ云フ然ルニ立法者法律ニ於テ罪科ノ變狀ヲ豫定シテ刑罰ヲ定ムルニ當リ如何様ニ注意ヲ爲スル事實ノ千差萬別ナル其豫期シ難キモノアリ何トナレバ人ノ罪ヲ犯スヤ假令其罪名ハ同一ナルモ其情狀ハ千差萬別ニシテ或ハ教育ノ不充分ニ出ルコトアリ或ハ義俠ニ出ルコトアリ或ハ貧究ニ出ルコトアリ特ニ有期刑ハ裁判官ハ法律ニ定ムル範圍内ニ於テ其刑ノ長短期ノ間ニ於テ斟酌スルコトヲ得ルト雖モ死刑無期刑ノ如キ伸縮自在ナラザル刑ニ至リテハ之レヲ爲スト能ハザルアリテ共ニ罪ト刑トノ權衡ヲ得ザルノ弊害ヲ生ズルコトナシトセズ故ニ立法者其權ノ一部ヲ



殺テ裁判官ニ與ヘ裁判官ヲシテ時ニ臨ミ機ニ應テ認定スル所ヲ以テ刑ヲ輕減シ罪ト刑トノ權衡ヲ得セシム之ノ裁判上ノ減輕ヲ酌量減輕ト云フ我刑法ノ如キ刑期金額ノ範圍狹隘ナル法律ニ在リテハ此ノ裁判官ノ認定權ニヨリ刑ヲ減輕スルコトハ有益ナルコトハス

酌量減輕ハ犯罪ノ情狀本ニ恕スベキモノアルニ當テハ立法者豫定ノ刑ノ範圍ヲ出テ最下級ノ刑以下ノ刑ヲ以テ之レヲ罰スルコトヲ裁判官ニ許セシ規定ナリ即チ酌量減輕ハ法律ガ各本條ニ規定スル最下級ノ刑罰ノ範圍ヲ尙ホ一層擴張スルノ權ヲ裁判官ニ與ヘタルモノナリ故ニ裁判官ガ所犯情狀原諒スベキモノトシテ刑ヲ減輕スルニ付テハ一ニ裁判官ノ自由ニ放任シ何等ノ條件又ハ何等ノ制限ヲザルナリ即チ裁判官ハ特ニ其酌量減輕スベキ情狀ヲ指示スルノ必要モナク又々刑ガ嚴ニ過グト認メタル場合ニ於テモ所犯情狀原諒スベキ者アリトシテ酌量減輕スルコトヲ得ルナリ

第八十九條 重罪輕罪違警罪ヲ分ダス所犯情狀原諒ス可キ者ハ酌量シテ本刑ヲ減輕スルコトヲ得

法律ニ於テ本刑ヲ加重シ又ハ減輕ス可キ者ト雖モ其酌量ス可キ時ハ仍ホ之ヲ減輕スルコトヲ得

本條ハ酌量減輕ヲ爲スベキ標準ヲ定メタルモノナリ即ハチ所犯情狀原諒スベキモノアレバ重罪輕罪違警罪ヲ分ダズ酌量シテ本刑ヲ減輕スルコトヲ得ルモノトセリ所犯情狀原諒スベキモノトハ裁判官ガ刑ヲ減輕スル理由ナリ前ニ述べタル如ク犯人ガ罪ヲ犯スニ至リタル原因ヲ見ルニ教育ノ惡シキ爲メ或ハ幼年ヨリ慣習ノ惡シキガ爲メ遂ニ惡事ヲ爲スニ至ルアリ之レ等ハ大ニ憫察スベキ情狀アル者トス又タ生來正直ナルモ一時ノ過失ニヨリ罪ヲ犯スアリ又罪ヲ犯セルモ後悔悟セル者アリ又タ前例ノ如ク道德上ノ害惡僅小ノモノニ非ズモ社會ヲ害スルコト少キモノアリ例ヘバ盜罪ヲ犯スモ被害者ノ身體富有ニシテ之レヲ苦マザルモ故殺ノ未遂犯ニ於テ被害者未ダ一點ノ害ヲ蒙ラザル前ニ犯人行爲ヲ止メタル場合ノ如キハ共ニ所犯情狀原諒スベキモノトス

法律ニ於テ本刑ヲ加重シ又ハ減輕シタル上更ニ又酌量減輕スルコトヲ得何トナレバ法律上ノ加重減輕ト裁判官ノ査定ニ委テタル特別情狀ニヨル減輕トハ併存ヲ許ササルモノニアラザレバナリ而シテ法律ニ於テ本刑ヲ加重シ又ハ減輕ストハ再犯又ハ身分ニ因テ加重シ宥恕或ハ自首ニ因テ減輕スルコトヲ云フ

第九十條 酌量減輕ス可キ者ハ本刑ニ一等又ハ二等ヲ減ス

本條ハ酌量減輕ノ効力ヲ定メタルモノニシテ減輕情狀ノ効力ハ本刑ノ一等又ハ

二等ヲ減輕スルモノトス而シテ本條ハ減輕ノ効力ヲ本刑ノ一等又ハ二等減ニ制限セシハ蓋シ理由アリテ存スルナリ酌量減輕ハ裁判官ノ自由ナル權限ニ在リ而シテ其減等ヲ無制限ナラシムレバ其ノ裁判官ノ權廣大ニナリ恰モ立法權シ裁判官ニ與フルコトトナリ弊害少カラザルヲ以テ酌量減輕ノ効力ヲ定メ以テ裁判官ノ酌量減輕ヲ爲ス範圍ヲ定メ其權限ヲ制限セシモノナリ

第五章 再犯加重

再犯トハ佛語「レシヤープ」ノ譯語ニシテ通俗ノ解釋ニテハ同性質ノ過失又ハ犯罪ヲ再ビ醸スト云フ狹義ト二箇ノ犯罪中最初ノ犯罪ニ付キ裁判言渡アリタルト否トテ區別セザルノ廣義トノ二義ニ用ラル然レハ刑法ノ採用スル再犯ノ意義ハ通俗ノ狹義ヨリ一層廣ク其廣義ヨリ狹キモノナリ即チ法律上ノ意義ニテハ同性質ノ過失又ハ犯罪ヲ再ビ醸ストナリ以テ必要トセズ又最初ノ犯罪ガ後ノ犯罪前ニ既ニ處斷ヲ經タルモノタル時ニ非レバ再ビ罪ヲ犯スモ再犯ト云ハザルナリ要之スルニ法律ノ再犯トハ前罪既ニ判決ヲ經テ裁判確定シタル後ニ再ビ罪ヲ犯シタルヲ云フナリ

再犯ハ之レテ數罪俱發ト區別セザル可カラズ數罪俱發トハ未ダ判決ヲ經ザルニ二箇以上ノ罪ノ俱發シタル者ヲ云フ故ニ若シ前罪既ニ判決ヲ經ルモ其裁判未ダ確

定セザル際ニ復タ罪ヲ犯シタルモノハ再犯ニ非スシテ數罪俱發ナリ

再犯ノ處分ニ付テ立法上種々ノ議論アリ或論者ノ說ニ曰ハク再犯ノ刑ヲ加重シ罰スルハ當テ得ズト夫レ初犯ハ既ニ相當刑ヲ科シ充分其罪惡ヲ罰セシモノナリ故ニ其後ニ至リ再ビ罪ヲ犯スハ其ノ犯罪ニ相當スル刑ヲ科シテ可ナリ若シ再犯タルノ故ヲ以テ加重スルハ既ニ責罰ノ濟シタル犯罪ヲ基本トシテ後發ノ犯罪ヲ罰スルコトニナリ即チ後罪ニ前罪ヲ併セ罰シ前罪ヲ再罰スル者ニシテ一事再理セスノ大原則ニ違背スル者ナリ故ニ再犯加重ハ不當ナリト此說タルヤ再犯加重ノ性質ヲ知ラザルノ誤謬ニ出ヅ再犯加重ハ初犯ノ罪ヲ罰スニ非ラズ一旦處罰ヲ受ケシニ拘ハラス尙ホ悛ムル所ナク再ビ犯罪ヲ犯スハ尋常ノ刑罰ヲ以テ懲戒スルコト能ハズ即チ尋常人ヲ懲戒スルヨリ一層重キ刑ヲ科セザレバ到底正道ニ回スコト能ハズトノ趣意ヨリ再犯加重ノ制度ヲ設ケタツモノナリ故ニ初犯ヲ罰スルニアラズシテ寧ロ再犯ヲ加重ノ情狀トシ普通ノ刑ヲ科セズ全ク別ノ刑ヲ科スルナリ

論者又曰ハク再犯加重ノ法ハ前後同罪ニ非レバ施ス可カラズト例ヘバ前罪國事犯ニシテ後罪非國事犯ナル時或ハ前罪殺傷ニシテ後罪盜罪ナル時ノ如ク前後同一ナラザル犯罪ニ付テハ加重スベカラズ唯前罪盜罪ニシテ後罪モ亦タ盜罪ナル

カノ如ク前後同一ナルニ於テ施スベキモノナリト併シ法律上再犯ヲ嚴格ニ處分  
スル所以ノモノハ前述ノ如ク犯人同一ノ罪又ハ異ナル罪ヲ更ニ犯シタル時ハ則  
チ先キノ處斷ニテ犯人毫モ其心ヲ矯正セズ且初メノ刑ハ毫モ犯人ヲ悔改セシメ  
之レヲ威嚇ノ功ヲ奏セザルニ基クテ以テ前後ノ罪同一ナルト否トテ論ズル必要  
ナキナリ

夫レ如此ク再犯加重ハ初犯ノ處分ニ屈セザル惡徒ヲ懲戒スルニ在ルヲ以テ其刑  
ノ性質ハ可成罪癢ヲ治癒スルノ効力ヲ具ヘ悔改復善ノ望ナキ徒ハ斷然社會ヨリ  
之ヲ除キ更ニ害ヲ爲スコト得ザラシムル者タルコトヲ要ス我刑法ノ本刑ニ一等加  
重ハ能ク其目的ヲ達スルヤ近來非常ニ累犯者ノ數ヲ増加シタルヲ見ルホハ否ラ  
ザルヲ知ルベシ

第九十一條 先ニ重罪ノ刑ニ處セラレタル者再犯重罪ニ該ル時ハ本刑ニ一等ヲ加

第九十二條 先ニ重罪輕罪ノ刑ニ處セラレタル者再犯輕罪ニ該ル時ハ本刑ニ一等

ヲ加フ

第九十三條 先ニ違警罪ノ刑ニ處セラレタル者再犯違警罪ニ該ル時ハ本刑ニ一等

ヲ加フ但一年內再ヒ其違警罪裁判所ノ管轄地内ニ於テ犯シタルニ非サレハ再犯  
ヲ以テ論スルコトヲ得ス

前三條ハ現行刑法ノ所謂ル再犯加重ノ場合ヲ定メタルモノナリ

前ニ述べタル如ク再犯トハ一度罪ヲ犯シテ確定裁判ヲ受ケタル後再ヒ他罪ヲ犯

シタルモノヲ云フモ現行刑法ニ據テ刑一等ヲ加重スベキ再犯ノ場合ハ左ノ如シ

第一、初犯重罪ニシテ再犯重罪ナル時

第二、初犯重罪ニシテ再犯輕罪ナル時

第三、初犯輕罪ニシテ再犯輕罪ナル時

第四、初犯違警罪ニシテ再犯違警罪ナル時

第四ノ場合ニ加重ヲ爲スニ尙ホ別ノ條件ヲ要ス

(一) 前後犯罪一年ノ中ニアルコト

(二) 同一違警罪裁判所ノ管轄區域地内ニ於テ犯シタルコト

同一違警罪裁判所トハ現行法ニテハ區裁判所ノ管轄區域ナリ管轄異ナレバ一年  
内ニ再犯アルモノ之レヲ加重スルコトヲ得ズ此ノ二條件アルハ違警罪ハ其罪至テ  
輕キヲ以テ時日ヲ經過スルニ隨ヒ先キニ受ケタル懲戒ヲ遺忘シ易キヲ以テ初犯  
ノ刑ニテ悔改セザルト云フハ不條理ナリ且ツ此罪ハ土地風俗等ニ基キ規定シタ  
ル者ナルニ因リ土地ノ異ナルニ隨テ同ヲカラザル者ナルガ故ナリ  
法律ハ再犯加重ヲ以上ノ四ケノ場合ニ限定スルヲ以テ此以外ハ再犯タルノ故ヲ

以テ加重スル能ハズ故ニ初犯輕罪ニシテ再犯重罪ナル時或ハ初犯重罪輕罪ニシテ再犯違警罪ナルカ若クハ初犯違警罪ニシテ再犯重罪輕罪ナル時ハ加重スル能ハズ即ハチ法律ノ制限ハ違警罪ヲ除ク外再犯ノ罪初犯ノ罪ヨリ輕キカ若クハ之レト同等ナル場合ニアラザレバ其刑ヲ加重セズト云フニ歸着ス此レ再犯ノ刑初犯ノ刑ヨリ重キハ別ニ之ヲ加重スルコトナクシテ犯人ヲ懲ス効力アルトナセシ所以ナルベシ

前三條ヲ實際ニ適用スルニ當リ注意ヲ要スベキ點二アリ

第一、法文ニ何々ノ刑ニ處セラレタル者トハ事實上言渡サレタル刑ニシテ罪ノ性質ニアラス故ニ犯罪ノ性質重罪ナルハ未遂犯宥恕減輕自首減輕ノ結果事實言渡サレタル刑ハ輕罪ナルハ此ノ輕罪ヲ以テ再犯ノ基礎トス其他酌量減輕アルハ言渡サレタル刑ヲ以テ再犯ノ標準トス

第二、法文ニ再犯重罪ニ該ル時トハ事實上言渡サレタル刑ヲ以テ標準トセズ其罪ノ性質ヲ以テ標準トスルナリ故ニ再犯ハ其罪本來ノ性質ヲ定ムルハ必要ニシテ加重減輕ノ結果ハ刑ヲ加重スル標準トナラザルナリ

第九十四條 再犯加重ハ初犯ノ裁判確定ノ後ニ非サレハ之ヲ論スルコトヲ得ス  
本條ハ再犯加重ハ初犯ノ裁判確定ノ後ニアラザレバ之レヲ論ズルコトヲ得ザルコト

ヲ定メタルモノナリ故ニ初犯ノ裁判ニ對スル控訴又ハ上告中ニ再犯シタル者ハ假令後ニ至リ其上訴棄却セラレモ再犯ノ刑ヲ加重スルヲ得ズ然レモ一旦裁判ノ確定シタル時ハ刑ノ執行ナキモ加重スル者ナリ故ニ刑ノ執行中逃走シ其後ニ犯罪ヲ犯セバ再犯ナリ又々裁判確定後刑ノ執行前特赦ニヨリ刑ノ執行全免セラレ、モ其後ノ犯罪ハ再犯ナリ

第九十五條 刑期限内再ヒ罪ヲ犯スニ因リ刑ヲ宣告シタル時ハ先ツ其定役ニ服ス可キ者ヲ執行シ定役ニ服セサル者ヲ後ニス若シ犯初再犯共ニ定役ニ服スル刑ニ該ル時又ハ共ニ定役ニ服セサル刑ニ該ル時ハ先ツ其重キ者ヲ執行ス罰金科料ニ該ル者ハ順序ニ拘ハラス各之ヲ徴收ス

本條ハ刑ノ執行ノ順序ヲ定メタルモノナリ  
前犯ノ刑ノ終レル後チニ後犯ノ刑ヲ宣告シタル時ハ之レヲ執行スルニ付キ毫モ困難ナキモ前犯ノ刑ヲ受クル者ニシテ其受刑ノ間又ハ其逃走ノ間ニ再犯アリ此レガ刑ノ宣告アル場合ハ前後ニ刑ヲ執行スルノ順序ヲ區別セザル可カラズ其ノ方法ハ刑ノ順序ニ因テ執行スルニ非ズ定役ニ服スベキ者ヲ先ニシ定役ニ服セザル者ヲ後ニス是レ定役ニ服スル刑ハ定役ニ服セザル刑ニ比スレバ苦難多クレバナリ若シ此クノ如クセザレバ再犯者ハ其再犯ノ爲メニ却テ尋常ノ犯人ヨリ寛大

ナル刑ヲ受クルニ至ル恐アレバナリ何ナレバ定役アル者ヲ後ニシ定役ナキ者ヲ先ニスル時ハ其犯者大赦或ハ假出獄等ニ因リ放免ヲ受クル時ハ其苦難多キ刑ハ終ニ執行セズシテ止ムコトニナレバナリ

又タ初犯再犯共ニ定役ニ服スル刑ニ該ル時又ハ定役ニ服セザル刑ニ該ル時ハ其重キ者ヲ先キニ執行ス其ノ然ル所以ハ前述ノ理由ト同一トス然リ而シテ罰金料料ハ何レヲ先ニスルモ前述ノ不都合ナルヲ以テ其前後ヲ問ハズ併セテ直ニ之レヲ徴收ス

本條ニ謂ハユル定役ノ説明ハ第十七條參照

本條ノ説明ヲ簡單ニ例示セバ先ニ重禁錮ノ刑ニ處セラレ其刑ノ執行中輕禁錮ノ刑ニ係ル可キ罪ヲ犯シタルハ先ヅ重禁錮ノ刑ヲ執行シ後ニ輕禁錮ヲ執行スルナリ若シ先ニ輕禁錮ノ刑ニ處セラレシ者其刑ノ執行中更ニ重禁錮ニ係ル可キ罪ヲ犯シタルハ前例ト等シク重禁錮ノ執行ヲ先ニシ輕禁錮ノ刑ノ執行ヲ後ニスルナリ若シ又タ前後ノ犯罪共ニ重禁錮若ノハ輕禁錮ナルトキハ其刑期ノ長キヲ先キニ其刑期ノ短キモノヲ後ニ執行スルナリ

第九十六條

陸海軍裁判所ニ於テ判決ヲ經タル者再ヒ重罪輕罪ヲ犯シタル時ハ初犯ノ罪常律ニ從ヒ處斷シタル者ニ非サレハ再犯ヲ以テ論スルコトヲ得ズ

再犯ハ其ノ初犯ノ性質ノ如何ヲ問ハズ一般ニ加重スト雖モ先キニ軍事犯ヲ以テ罰セラレタル者再犯普通刑法ニ依テ處斷スベキ時ハ加重スルコトナシ夫レ軍律ハ兵事ノ本分ニ對スル重罪輕罪ヲ罰スル爲メニ設ケタルモノニシテ其規定ハ常律ニ比スレバ甚ダ酷ナリ故ニ最初軍律ノ處刑ヲ受ケタル者再ヒ常律ヲ以テ罰ス可キ罪ヲ犯シタル時軍律ヲ以テ再犯加重ノ基本トスレバ必ず苛酷ニ失スルナリ故ニ法律ハ先キニ軍法會議ニ於テ宣告シタル刑ハ軍律ニ從ヒ處分シタル重罪ニ非ズシテ常律ニ示セル重罪輕罪ヲ犯シタルガ爲メニ宣告シタルモノナル場合ニ非レバ再犯加重スルコトヲ認メズ併シ常律ニ該テラレテ宣告ヲ受ケタルトキハ訴訟手續ニ異ナル所アリト雖モ再犯加重スルコトヲ妨ケズ

第九十七條

大赦ニ因テ免罪ヲ得タル者ハ再ヒ罪ヲ犯スト雖モ再犯ヲ以テ論スルコトヲ得ズ

本條ハ初犯ノ裁判確定後再ヒ再犯ヲ爲ス尙ホ再犯ヲ以テ論セザル場合ヲ規定シタルモノナリ

再犯加重ノ要件ハ初犯ノ裁判ノ確定スルコトニアリ而シテ一旦裁判ノ確定シタル以上ハ其ノ執行ハ特赦又ハ期滿免除等ニヨリ全免セラレ、コトアルモ其後再ヒ犯罪ヲ爲ストキハ再犯ヲ以テ論セラル、ナリ之レ特赦期滿免除等ハ單ニ刑ノ

執行ヲ免除スルニ止リ裁判ノ効力ヲ消滅スルモノニアラザレバナリ之ニ反シテ  
大赦ハ全ク罪科ヲ消滅スルモノニシテ即チ嘗テ罪ヲ犯シタル事實ナキ者ト看做  
スニ因リ其後罪ヲ犯スモ加重セザルナリ

第九十八條 三犯以上ノ者ト雖モ其加重ノ法ハ再犯ノ例ニ同シ

本條ハ三犯以上ノ者ト雖モ其加重ノ法ハ再犯ノ例ト同シク一等ヲ加重スベキト  
テ規定シタルモノナリ是レ畢竟三犯以上犯數ノ増加スル毎ニ加重スルハ刑罰  
ヲ度外ニ重キヲ加ハヘ恰モ法律ト犯人ト相競争スル如キ看テ呈シ甚ダ正理ニ戻  
ルトノ理由ヲ以テ如此キ規定ヲ設ケシナラシム元ト再犯加重ハ累犯ヲ除去スル  
ニ在リ而シテ再犯ノ加重刑ヲ受ケ尙ホ悔改ノ狀ナクシテ三犯以上ニ至リタル者  
ハ愈々嚴重ノ手段ヲ取り以テ其懲戒ノ實ヲ舉ザルベカラザルニ現行法ノ事爰ニ  
至ラザルハ大ニ不當ノ立法ト信ズ(新刑法草案第六十九條第七十一條參照)

再犯加重ノ章ノ説明ヲ終ルニ望ミ適用上注意ヲ要スベキ點ヲ舉レバ

(一) 外國ノ確定判決ハ內國ニ於テハ再犯加重ノ原由トナスコトヲ得ズ何者外國  
ノ裁判ハ國內ニ執行力ナケレバナリ現行刑法ハ之ニ付テ何等ノ規定ヲ設ケザ  
ルモ然カ論結セザルベカラズ(新刑法草案第五條參照)

(二) 再犯加重ヲ爲スニ付テハ左ノ制限ヲ必要トス

(イ) 重罪ノ刑ヲ加重シテ死刑ニ入ルトヨリ之レヲ加重スルコトヲ許サズ(第六十  
六條)

(ロ) 輕罪ノ刑ヲ加重シテ重罪ノ刑ニ入ルコトヲ得ズ(第七十條)

(ハ) 違警罪ノ刑ヲ加重シテ輕罪ニ入ルコトヲ得ズ(第七十條二項)

(三) 再犯加重例ヲ適用スルニハ再犯ハ初犯ノ處分ト分立スルモノタルヲ要ス初  
犯裁判ノ執行ヲ逃レントスルハ再犯ヲ以テ論ズベキモノニアラズ即チ囚徒逃  
走罪又ハ附加刑ノ執行ヲ遁ル、罪ノ如キハ再犯ヲ以テ論ズルヲ得ズ(第四百十  
三條第五十六條)

### 第六章 加減順序

刑法ハ一定ノ犯罪ニ對シ相當ノ刑罰ヲ科スル爲メ一定ノ刑名ヲ設ク然レモ犯罪  
ノ主体客體手段方法其他ノ情況ニヨリ或ハ刑罰ノ加重セラル、アリ或ハ減輕セ  
ラル、コトアリテ其刑名ニ變更ナシトセズ加重減輕ノ種類ハ既ニ述ベタル如ク  
再犯加重宥恕減輕自首減輕酌量減輕從犯及ビ未遂犯ノ減等其他各本條ニ記載ス  
ル特別加重減輕ナリ然リ而シテ此レ等ノ加重減輕ノ原由カ刑名宣告ノ際同時ニ  
生シ加重減輕ヲ同時ニ爲ス可キ必要起ルベシ其之ヲ爲スヤ加重ヲ前ニシ減輕ヲ  
後ニスルト減輕ヲ前ニシ加重ヲ後ニスルトハ大ニ刑ニ輕重ノ差ヲ生ズルモノナ

リ例ハハ無期徒刑ニ該ル罪ヲ犯シタル者事未ダ發覺セサル前ニ於テ官ニ自首シ其罪再犯ニ係ル場合アリトセシニ自首減輕ト再犯加重ヲ爲サハル可カラズ其之ヲ爲スヤ再犯加重ヲ前ニセシカ無期徒刑ハ加重シテ死刑ニ入ルコトヲ得ザルヲ以テ(第六十六條但書單ニ自首減輕ノ一等減輕ニ止ルヲ以テ有期徒刑ト爲ル可シ然ルニ自首減輕ヲ先ニセシカ一等減輕ヲ又タ一等ヲ加フルヲ以テ結局無期徒刑トナルベシ如此ク加減ノ順序ニ因テ刑ニ輕重ノ差ヲ生ズルヲ以テ本章ヲ設ケ之ヲガ統一ヲ計レリ而シテ本章ニ規定スル所ハ元ト減例ノ一部ニ外ナラザルヲ以テ第三章加減例ニ規定スルハ妥當ナルモ現行立法者ハ再犯加重其他加重減輕ノ原由ヲ示シタル後ニ之レガ現定ヲ設クルヲ便利トシテ立法上ノ体裁ヲ省ミズ教科書的分類ヲ爲シタルナリ

第九十九條

犯罪ノ情狀ニ因リ總則ニ照シ同時ニ本刑ヲ加重減輕ス可キ時ハ左ノ順序ニ從テ其刑名ヲ定ム但從犯及ヒ未遂犯罪ノ減輕其他各本條ニ記載スル特別ノ加重減輕ハ其加減シタル者ヲ以テ本刑ト爲ス

- 一 再犯加重
- 二 宥恕減輕
- 三 自首減輕
- 四 酌量減輕

本條ハ一般加重減輕ノ順序ヲ定ムル者ニシテ其加重減輕ヲ行フニハ先ヅ從犯及未遂犯ノ減輕其他各本條ニ記載スル特別ノ加重減輕ヲ行フコトヲ必要トス然ル後ニ至リ始メテ本條ノ順序ニ基キ加減スベキ本刑ハ一定スルナリ

夫レ斯クノ如ク從犯及ヒ未遂犯罪ノ減輕ト各本條ニ記載スル特別ノ加重減輕ヲ以テ本刑ヲ定ムルノ基本ト爲シタル所以ハ此等ノ加重減輕ハ犯罪タル所爲ノ性質ニ基クモノ即ハチ客看的加重減輕ニシテ罪質ヲ變ズル者ナレバナリ然リ而シテ再犯加重宥恕減輕等ハ犯人ノ情狀ニ原因スル者即チ主看的加重減輕ナルヲ以テ罪質ヲ變更セズ本刑ヲ定ムルニハ直接ノ關係ヲ有セザルナリ本條ノ適用上疑問ニ屬スル點ヲ擧レバ

(一) 從犯未遂犯ノ減輕并ニ特別加重減輕ノ原由同時ニ生シタル時ハ如何ニ計算スベキカニ在リ

或論者ハ此ノ場合ハ特別ノ加重減輕ヲ先ニシ從犯未遂犯ノ減輕ヲ後ニセザルベカラズ何者特別ノ加重減輕ハ犯罪ノ事實ニ直接ノ關係アレバナリト云フト雖モ前ニ説明スル如ク從犯未遂犯ハ特別ノ加重減輕ト同シク犯罪ノ事實ニ直接ノ關係ヲ有スルモノニシテ左レバコソ此ノ兩者ヲ同列ニ置キ彼是區別ヲ爲サハルナリ果シテ然リトセバ此ノ論者ノ不理ナルコト明カナリ余考フニ此ノ場合ハ此レ

等加重減輕相互ノ間ニ法律上別段ノ順序ノ規定ナキヲ以テ一等ノ加重ト一等ノ減輕トヲ相殺スベキモノトス何者法律カ此場合ニ別ニ順序ノ規定ナキハ之種ノ加重減輕ノ理由ノ効力同等ノモノト解釋セザルベカラザレバナリ

(二) 一般ノ加重減輕カ併發シタル時ハ如何

此場合ハ或ハ遞加遞減ス可シト云ヒ或ハ通加通減シ且ツ相殺スルヲ得ト云ヒ或ハ通加通減スルモ相殺スルヲ許サズト云フモノアリ併シ現行法ノ解釋トシテハ法文ハ明カニ(一)再犯加重(二)宥恕減輕(三)自首減輕(四)酌量減輕ト云フ順序ニ設ケ左ノ順序ニ從テ其刑名ヲ定ムト云フヲ以テ遞加遞減ハ至當トス而シテ又一等ノ再犯加重ト一等ノ宥恕其他ノ減輕トヲ相殺スルコトヲ許サズ

(三) 從犯未遂犯其他各本條ノ特別加重減輕ト一般ノ加重減輕ト併發シタル時ハ如何

此場合ニ付テモ前述二ノ場合ニ付テ異說アル故ニ勢ヒ二三ノ異說ノ存スルモ余ノ考フル所ニテハ前述二ノ場合ノ說明ニ基ツキ從犯未遂犯其他各本條ノ特別加重減輕ノ併發ハ相殺シ而シテ之ノ結果ヲ一般ノ加重減輕ノ基本トシ此ノ一般加重減輕ハ法文ノ順序ニ從テ遞加遞減シ相殺ヲ許サハルモノト信ズ

第七章 數罪俱發

數罪俱發トハ一人ノ者二箇以上ノ罪ヲ犯シ其罪未ダ判決ヲ經ズシテ二罪以上俱ニ發覺シタルモノヲ云フ故ニ犯人ガ同一ナル點ニ於テ數人共犯ト異ナリ又確定判決ヲ受ケザル二箇以上ノ犯罪アル點ニ於テ再犯ト異ルナリ

數罪俱發ハ一人ニテ數多ノ犯罪ヲ犯セシ場合ナルヲ以テ少クモ二ヶ以上ノ犯罪アルコトヲ必要トス犯罪ノ構成ハ所爲ヲ條件トスルヲ以テ其所爲ノ狀態ニヨリ其犯罪ノ狀態モ亦々變化スベシ例ヘバ一ノ所爲ニヨリ一ノ犯罪成立スルコトアリ或ハ二以上ノ所爲ニヨリ數罪成立スル場合アリ又々數箇ノ所爲ニヨリ數罪ノ成立スルコトアリ或ハ單ニ一箇ノ所爲ニヨリ數箇ノ犯罪成立スト論ゼラル、場合アリテ種々困難ノ問題起ルナリ併シ要ハ數罪ト一罪トノ區別ヲ明カラセバ種々ノ困難ナル問題モ自カラ解釋セラル、ナリ然ラバ數罪ト一罪トノ區別ノ標準ハ如何犯罪ハ所爲ヲ要素トスルコト前述ノ如シ所爲トハ吾人物質界ニ任意ニ或ル變化ヲ惹起シ又ハ遮斷セザルコトヲ云フ即チ所爲ハ(一)實行者ノ任意的働作即ハチ行爲アルコトヲ要ス茲ニ所謂ル任意的働作タル行爲トハ外部又ハ内部強制ヲ受クルコトナク自由ナル看念ニ基ツキ決意シタルモノヲ云フ(二)所爲ハ物質界ニ變化ノ發生アルコトヲ要ス爰ニ變化トハ行爲ヲ原因トスル結果ヲ云ヒ此ノ行爲、結果トハ相互間ニ原因律(但シ不作爲犯ノ場合ハ恰モ類似ノ干係アルモノト



ス支配ヲ受クベキモノナラザルベカラズ此ノ行爲アリ此結果アリテ始メテ刑法上所謂ル所爲ナルモノ存スルナリ而シテ此ノ所爲ノ數ニヨリ一罪數罪ノ區別ノ標準トナルカ否ナ然ラズ數箇ノ所爲アルモ尙ホ一罪ニシテアリ二所爲ナルモ尙ホ數罪ヲ構成スルコトアリ今場合ヲ分チ多數學者ノ標準トスル所ヲ舉レバ左ノ如シ

第一、數箇ノ所爲アルモ一罪トナスベキ場合ハ數箇ノ所爲アルモ此レ等ハ皆ナ法律上獨立シテ存在シ得ル性質ヲ有セザル場合ニ在リトス而シテ所爲カ獨立シタル性質ヲ失フ場合トハ如何ナル場合ヲ云フカト云フニ様々犯罪ノ性質ニヨリ豫備ノ行爲アリ着手ノ行爲アリ實行ノ所爲アリ又々犯罪ノ性質ノ當然ノ結果トシテ實行後ニ於ケル行爲アリ例ヘバ贓品ヲ自己ノ物ノ如クニ處分スル行爲ノ如シ此等ノ行爲ハ行爲自体ニ於テ各獨立シ居ルモノナレド着手ノ行爲アレバ豫備ノ行爲ハ吸收セラレ着手ノ行爲丈ハ法律上獨立シテ存スルナリ又々着手ノ行爲ハ實行ヲ終リシキハ實行ノ行爲中ニ吸收セラレ獨立ノ性質ヲ失フナリ

又々實行後贓品ノ處分行爲ハ竊盜罪ノ結果ナルヲ以テ竊盜罪ニ吸收セラレ獨立ノ性質ヲ失フモノナリ又々數箇ノ所爲ハ法律ノ規定ニヨリ概セラレ一罪ト

ナルコトアリ例ヘバ家宅侵入ノ行爲ト財産竊取ノ行爲ハ法律上一罪トナルナリ刑法第三百六十八條ノ規定ノ如キ是レナリ

繼續犯ハ一罪ナリ繼續犯ヲ組成スル各所爲ハ獨立シテ罪ト爲ルコトヲ得ルモノナルモ各所爲相互ノ關係上一罪トナルモノナリ繼續犯ハ連續犯ト之レヲ區別セザルベカラズ累行犯ハ新刑法草案ニ所賭博ヲ常習トスル場合ニ當ルモノニシテ數箇ノ所爲ヲ繰リ回サレバ罪トナラザルナリ

第二、一所爲ニシテ數罪ヲ起ス場合ハ左ノ如シ

(一) 一行爲ヨリ數結果ヲ生シタル場合

犯罪ハ行爲ト結果トヨリ成立スル所爲アルコトヲ要ス一行爲アリ而シテ二箇以上ノ結果ヲ生ズルモ所爲ハ一ナルヲ以テ犯罪モ亦々二個以上生ズルコトナシ其一行爲ヨリ數箇ノ結果生ズル場合ヲ想像上ノ數罪ト云フ

(二) 一行爲ニシテ數箇ノ法ニ觸レタル場合

此ノ場合モ數箇ノ犯罪成立スルモノニアラズ而シテ其處分ハ強力ナル効力ヲ有スル法條ヲ適用スベキモノトス例ヘバ特別法ト普通法トノ二ケニ觸レタルキハ特別法ノ規定ヲ適用スベキガ如シ

數罪俱ニ發シタル場合ニ之レヲ罰スル方法如何ハ立法上至大ノ問題ナリ而シ

テ各國ノ立法例ニヨリ之レヲ分類スレバ左ノ三種ト爲スコトヲ得

第一 併科主義

第二 吸收主義

第三 制限加重主義

第一、併科主義

併科主義トハ各罪ニ其刑ヲ科スル主義ニシテ一罪ナレバ一罰シ二罪ナレバ二罰シ罪數ノ増加スルニ從テ刑ヲ併科スルモノナリ此主義ハ理論上犯罪必罰ノ主義ヲ貫キ其適用モ簡明ノ如キナレド此主義ハ實際ニ適用スルコト能ハザルモノアリ例ヘバ死刑ニ當ル犯罪ヲ犯セシモノ他ニモ無期徒刑ニ當ルモノ又ハ禁錮ニ當ル犯罪ヲ犯セシキハ併科スルコト能ハザルナリ又々死刑ニ當ル罪ヲ犯サズモ無期徒刑ニ當ル犯罪ヲ犯セバ他ニ幾ラ犯罪アルモ併科スルコト能ハズ又々本法ノ有期ノ刑ハ十五年ハ最長期ナリ十五年以上ニ上レバ無期徒刑ナリ有期徒刑ハ最モ重大ノ犯罪ニ科スルモノトス而シテ此併科主義ヲ貫カントセバ些細ノ盜犯數十回犯セシキ各一罪ヲ重禁錮一年トシテ併科セバ數十年ノ禁錮ヲ科スルコトニナリ唯々微罪ヲ數多犯セシ爲メ重大ノ犯罪ヲ犯セシモノ、即チ有期徒刑ニ當ルモノ、刑ヨリ數倍ノ刑ヲ科セラル、コトニナリ大ニ奇

酷ニ失シ甚ダ權衡ヲ得ザルナリ故ニ此主義ヲ採用スルモノ外國立法例ニ於テモ殆ソ之レヲ見ザルナリ

第二、吸收主義

吸收主義トハ數罪中最モ重キ刑一個ヲ科スルモノナリ即チ幾ラ犯罪アルモ其ノ最モ重キ犯罪ノ刑ニテ之レヲ罰シ他ハ其罪ヲ問ハズ或ハ其罪ヲ問フモ其刑ヲ科セザルモノトス本法ハ之ノ主義ヲ採用スルナリ此主義ハ理論上犯罪必罰ノ原則ヲ貫カサルノミナラズ數箇ノ犯罪中一ノ重キニ從テ處斷スルモノナルヲ以テ一罪ヲ犯シタル者ハ其裁判確定ニ至ルマデハ之ト同等若クハ輕キ罪ハ幾度之ヲ犯スト雖モ後ノ犯罪ニ對スル刑ハ常ニ第一ノ犯罪ニ對スル刑ニ吸收セラレ後ノ犯罪ハ全ク處罰ヲ受クルコトナキ結果ヲ生ズ加之ナラズ一罪ヲ犯シタル者ト數罪ヲ犯シタル者トハ常ニ同一ノ刑ヲ以テ處斷セラル、ニ至リ頗ル不當ノ結果ヲ來タスナリ此ニ於テカ併加重主義ト吸收主義トヲ折衷シテ前二主義ノ欠點ヲ補フ制限加重主義アリ

第三、制限加重主義

制限加重主義ハ種々アリ或ハ數罪中最モ重キ刑ニ對シ尙ホ幾分ノ加重ヲ爲スモノアリ新刑法草案ハ此主義ヲ取レリ或ハ罪數ニ比例シ或ハ刑豫定ノ刑期金

額追加重スルアリ或ハ總テノ刑ヲ合算シテ其總數ヲ平方ニ開キ其結果ヲ科スルモノアリ

第百條 重罪輕罪ヲ犯シ未タ判決ヲ經スニ罪以上俱ニ發シタル時ハ一ノ重キニ從テ處斷ス

重罪ノ刑ハ刑期ノ長キ者ヲ以テ重ト爲シ刑期ノ等シキ者ハ定役アル者ヲ以テ重ト爲ス

輕罪ノ刑ハ其所犯情狀最重キ者ニ從テ處斷ス

本條ハ第百一條ト共ニ數罪俱發ノ處分法ヲ定メタルモノナリ前ニ述ベタル如ク本法ハ重罪輕罪違警罪ノ區別ヲ基礎トシ原則トシテ吸收主義ヲ取リ唯ダ二箇以上ノ違警罪ノミ發シタル片ハ併科スルコト、セリ即ハチ一ノ重キニ從フ場合

(一) 重罪ト輕罪ト俱發シタル場合

(二) 輕罪ト輕罪ト俱發シタル場合

(三) 重罪又ハ輕罪ト違警罪ト俱發シタル場合

此ニ示ス如ク二罪以上同一ノ人ニ對シテ發覺セバ其重キモノニ從テ處斷シ輕キモノハ之レヲ罰セズ其之レヲ罰セズトハ犯罪ヲ不問ニ付スルト云フ意ニアラズシテ唯ダ刑ヲ科セザルコトヲ云フナリ而シテ二罪以上發覺セシキハ何時ニテモ

一ノ重キニ從テ處斷スルニアラズ本條ニ依レバ數罪ヲ犯シテ未ダ判決ヲ經ザルモノ、ミ同時ニ發覺スルコトヲ要ス而シテ其判決ハ確定判決ナラザルベカラズ結局數罪俱發例ヲ適用スルニハ左ノ條件ヲ必要トス

(一) 犯罪人ハ同一人タルコト

(二) 數多ノ犯罪カ發覺シタルコト

(三) 數多ノ犯罪ハ悉ク確定判決ヲ經サルモノタルコト

本法ハ吸收主義ヲ採用スルヲ以テ其重キモノトハ如何ナルモノヲ云フカ標準ヲ定メザルベカラズ是レ本條第二項第三項ノ規定アル所以ナリ重罪ニ付テハ主トシテ刑期ノ長短ニヨリ刑ノ輕重ヲ定メ刑期等シキ片始メテ定役ノ有無ヲ以テ輕重ヲ定ムル標準トス

輕罪ニ付テハ重罪ノ如ク刑ノ長短ヲ以テ其ノ輕罪ヲ定ムルコト能ハザルモノアルアリ例ヘバ短期ノ禁錮ヲ以テ常ニ多額ノ罰金ヨリモ重シトスルハ不權衡ヲ免レズ又禁錮ト雖モ或ハ長期ハ輕キモ短期ノ重キコトアリテ其輕重容易ニ知リ難キ場合アリ故ニ裁判官ヲシテ所犯情狀ヲ審案シ其輕重ヲ定メシムルコト、セリ

第百一條 違警罪二罪以上俱ニ發シタル時ハ各其刑ヲ科ス若シ重罪又ハ輕罪ト俱ニ發シタル時ハ一ノ重キニ從フ

本條ハ違警罪ノ數罪俱發シタル場合ノ處分法ヲ定ム  
 違警罪二罪以上俱發シタル時ハ各其刑ヲ科スル者ハ違警罪ハ其刑輕ク併科スル  
 モ嚴ニ失スルノ憂ナケレバナリ然シ重罪輕罪ト共ニ發シタルトキハ本則タル吸  
 收主義ニ從ヒ一ノ重キニ從テ處斷スルナリ

第百二條 一罪前ニ發シ已ニ判決ヲ經テ餘罪後ニ發シ其輕ク若クハ等シキ者ハ之  
 ナ論セス其重キ者ハ更ニ之ヲ論シ前發ノ刑ヲ以テ後發ノ刑ニ通算ス但前發ノ刑  
 罰金科料ニ該リ已ニ完納シタル者ハ第二十七條ノ例ニ照シ折算シテ後發ノ刑期  
 ニ通算ス

若シ前發ノ罪ヲ判決スル時未タ發セサル罪再犯ノ罪ト俱ニ發シタル者ハ其再犯  
 ト比較シ一ノ重キニ從ヒ前發ノ刑ヲ通算セス

本條ハ時ヲ異ニシテ數罪ノ發覺シタル場合ヲ規定シタルモノナリ  
 數罪同時ニ發覺シタル場合同時トハ同時刻ト云フ意ニアラズ犯罪漸次發覺スル  
 モ裁判ノ審理中發覺スレバ同時ト云ヒ得ルナリハ一ノ重キニ從テ處斷スルノ條  
 則テ適用ズル何等ノ困難ナキモ一罪先ニ發シ既ニ判決ヲ經テ餘罪後ニ發シタル  
 場合ニ於テ多少困難ナキ能ハズ本條ノ規定ニヨレバ前ニ發覺シテ處分ヲ受ケ居  
 ル罪ト後ニ發覺シタル罪トト比較シテ後發ノ罪前發ノ罪ヨリ重ケレバ更ニ之ヲ

罰シ其刑ヲ科スルナリ併シ前發ノ罪ニ刑ヲ科シ後發ノ罪ニモ亦タ刑ヲ科スルハ  
 吸收主義ノ原則ニ戻リ併科スルコトナルヲ以テ後ニ言渡ス刑ヨリ前發ノ罪ニ科  
 シタル刑ヲ差引クナリ前發ノ刑ヲ以テ後發ノ刑ニ通算ストハ是レ之レヲ云フナ  
 リ而シテ前發ノ刑カ餘罪ノ刑ニ等シク若シクハ輕キトキハ之レヲ論セズ爰ニ之  
 レヲ論セズトハ不論罪ト爲スノ意ニアラズシテ唯々刑ヲ科セズト云フ意ニ過ギ  
 ズ

又タ前發ノ刑罰金科料ニ該リ已ニ納完シタル者ハ第廿七條ノ例ニ照シ折算シテ  
 後發ノ刑期ニ通算ス是レ返還ノ手數ヲ省クノ便宜ニ出デタルモノナリ併シ後發  
 ノ刑死刑若クハ無期徒刑ナルトキハ通算ヲ爲スヲ得ザルガ故ニ罰金科料ノ全額  
 ナ還付セザルベカラズ何トナレバ死刑又ハ無期徒刑ノ如キハ通算ヲ爲スヲ得ザ  
 ルガ故ニ二刑ヲ科スト云フトキハ一ノ重ニ從フ原則ニ背ケバナリ

本條第二項ハ數罪俱發ト再犯トノ兩立スル場合ヲ規定シタルモノナリ而シテ其  
 文面ニ前發ノ罪ヲ判決スル時云々トアルハ裁判確定スル時ト解セザル可カラズ  
 若シ然ラズトセバ條文ハ全ク無意味ニナリ第一項ニ重復スル規定トナルナリ  
 本項ノ意義ヲ簡單ニ説明セバ茲ニ甲乙二罪ヲ犯シタルモノアリ甲罪ノミ發覺シ  
 テ其刑ヲ言渡カン裁判確定シタル後ニ於テ更ニ丙罪ヲ犯シ其丙罪ノ發覺スルト

同時ニ乙罪發覺セリ此場合ニ於テ唯丙罪ノミ發覺シタルトキハ再犯トナリ丙罪發覺セズ乙罪ノミ發覺シタルキハ餘罪ノ發覺ニ本條第一項ノ適用ヲ受クルナリ然ルニ乙丙罪共ニ發覺シタルヲ以テ其關係自ラ異ルナリ即ハチ乙丙罪ハ共ニ數罪俱發ニナリ數發俱發例ヲ適用セザルベカラズ甲乙罪ニ付テハ餘罪ニナリ甲丙罪ニ付テハ再犯トナルナリ本條ハ此場合ニ既ニ確定裁判ヲ輕タル甲罪ト之ヲ別ニシ唯再犯ノ故ヲ以テ丙罪ノ刑ヲ加重シ其乙罪ト數罪俱發ノ故ヲ以テ相互ノ輕重ヲ比較シ一ノ重キニ從ヒ前發甲罪ハ全ク之ニ通算セザルモノト定メタリ是レ立法者ガ簡單ニシテ且ツ便利ノモノトシテ規定セシモノナラシム此規定ハ實際ノ適用上甚ダ不條理ノ結果ヲ生ズルナリ即ハチ此規定アル爲メニ一方ニハ或犯罪人ニ對シテ其刑重クナリ他方ニハ或犯罪人ニ對シテハ當然受クベキ刑ヨリ輕クナルコトアリ刑法ノ適用上不公平ヲ來スナリ例ハ愛ニ兇漢アリ甲乙二罪ヲ犯シ甲罪ハ確定判決ヲ受ケ再ビ丙罪ヲ犯シ乙罪ト共ニ發覺シタル場合ヲ假想スルニ

第一例 甲 罪(初犯) 十年  
 丙 罪(再犯) 七年  
 乙 罪(餘罪) 十年

第二例 甲 罪(初犯) 七年  
 丙 罪(再犯) 十年  
 乙 罪(餘罪) 十年

第一例ニ於テ若シ本條第二項ノ規定ナシトセバ通則ニヨリ餘罪ノ十年ト初犯十年トノ輕重ニ比スレバ相等シキヲ以テ別ニ其刑ヲ科セス而シテ再犯丈ハ獨立シテ裁判シタル結果七年ノ輕懲役ニ當ルトセバ初犯ノ十年ト再犯ノ七年ト合セテ總計十七年ノ刑ヲ受ケザルベカラズ然ルニ本條第二項ノ規定アル爲メニ再犯ト餘罪トヲ比スレバ七年ト十年ナルヲ以テ十年ノ刑ヲ以テ論セラレ而シテ初犯ノ十年ト合シテ總計二十年ノ刑ヲ受ケザルベカラズ即ハチ被告ハ本條第二項ノ規定アル爲メ三年丈刑ヲ重ク受クルナリ

第二例ニ於テ本條第二項ノ規定ヲ適用セス通則ニヨリ處分セシムニハ餘罪ト初犯トヲ比スレバ餘罪ノ十年初犯七年ヨリ重キヲ以テ初犯ハ通算セラル而シテ再犯ハ十年ナルヲ以テ總計廿年ノ刑ヲ受クベキニ本條第二項アル爲メニ再犯ト餘罪トヲ比スレバ相等シキヲ以テ十年ノ刑ヲ科シ而シテ先キニ處斷セラレタル七年ノ刑ヲ加フレバ刑期ノ通算十七年ニナリ被告ハ三年丈ノ刑期輕クナルナリ本條第二項ノ前述ノ如キ不條理ノ結果ヲ生ズル所以ハ本條規定ノ自体ノ不都合ナル所以ノミニアラズシテ本法ノ吸收主義ヲ取リタル結果ナリ新刑法草案ハ制限的加重主義ヲ取リシテ以テ幾分カ其弊ヲ免ルナリ

第三百三條 數罪俱ニ發シ一ノ重キニ從フ時ト雖モ其沒收及ヒ徵償ノ處分ハ各本法

本條ハ別段ニ説明スベキコトナシ沒收スベキ物件中ニ於テ禁制品ハ本條ノ規定ヲ缺クズシテ沒收シ得ルモ其他ノ沒收品第四十三條參照ハ主從ノ關係ニヨリ本刑ノ百條及第二百二條第一項ノ適用ニ依リ消滅シタル場合ニ於テ附加刑タル沒收處分ヲ爲シ得ザルカノ疑アルベキヲ以テ特ニ本條ヲ設ケタルモノナリ而シテ微償處分ハ刑ニアラザルヲ以テ刑ト運命ヲ同フスベキモノニアラザルコト言テ缺タス

第八章 數人共犯

數人共犯トハ二人以上連結シタルコトニヨリ一罪ノ成立スルヲ云フ故ニ共犯トハ犯罪一ニシテ犯人數多アルコトヲ要ス若シ數多ノ人アリテ數多ノ罪ヲ犯セシキハ共犯ニアラス數人ガ一罪ヲ犯スヲ以テ共犯ノ名稱アルナリ「タルトラン」氏ハ數人共犯ヲ説明スルニ當リ犯罪ヲ一個ノ演劇ニ譬ヘタリ蓋シ演劇ハ概テ初幕中幕終幕ノ三個アリテ一場ノ劇ヲ成ス如ク犯罪モ亦三個ノ所爲ヨリ其構成ヲ爲スモノトス決意豫備實行是レナリ又々劇ヲ演ズルニハ數多ノ俳優各其役割ヲ分擔スルナリ或ハ立形アリ或ハ女形アリ或ハ悪形アリ或ハ主ナル役ヲ務ムルアリ或ハ馬脚ヲ務ムルアリ而カモ初幕中幕終幕ニ出ルアリ或ハ一二ニ出ルアルガ如ク

犯罪人モ亦各其所爲ヲ分擔シテ或ハ決意豫備實行ノ三者ニ干與スルアリ或ハ決意ノミニ加ルアリ或ハ豫備行爲ノミニ加行スルアリ或ハ實行ニノミニ加行スルアリ或ハ犯罪ノ構成ニ主要ナル部分ヲ行フモノアリ或ハ些細ノ事ヲ行フモノアリ夫レ如此ク犯罪人ノ數多クレバ相互ノ關係複雜ニナリ種々ノ問題生ズルモ要スルニ其共力シタル點ニ於テ法律上一定スル條件ヲ具備スルキハ總テ共犯ト云ベク各犯分擔ノ所爲ニ從ヒ其責任ヲ定メザルベカラズ而シテ理論上各犯人ノ責任ハ其所犯ノ大小輕重ト正比例ヲ爲サザル可カラザルハ當然ナリト雖モ實際其分擔ヲ定ムルハ至難ノ業トス於是カ外國ノ刑法ノ立法例ヲ見ルニ各共犯處分ノ方法ヲ異ニセリ或ハ共犯者ヲ數段ニ細別シ以テ其處分ヲ異ニスルモノアリ或ハ佛國法ノ如ク正從犯ノ區別ヲ名目上ニ止メ其處分ヲ一ニスノモノアリ而シテ我刑法ハ共犯者ヲ大別シテ教唆犯正犯從犯トシ其間ニ刑罰ノ輕重ヲ定ム爰ニ各犯分擔ノ所爲ニ付テ考フルニ或ハ他人ヲシテ罪ヲ犯ス決意ヲ生セシメ即チ犯罪ノ原因ヲ造ルモノアリ或ハ犯罪構成要件タル部分ヲ分擔スルモノアリ或ハ犯罪ノ構成要件ニ加行セザルモ補助行爲ヲ爲シ其成効ヲ容易ナラシメタルモノアリ第一ノ所爲ヲ分擔シタル者ヲ教唆犯ト云ヒ第二ノ所爲ヲ分擔シタル者ヲ正犯ト云ヒ第三ノ所爲ヲ分擔シタル者ヲ從犯ト云フ

第一、教唆犯

犯罪ノ教唆トハ他人ヲシテ罪ヲ犯ス決意ヲ生ゼシメタルモノヲ云フ而シテ現行刑法上教唆犯トシテ罰スルニハ左ノ條件ヲ必要トス

(一) 教唆行爲アルコト

(二) 重罪輕罪ノ教唆ニ係ルコト

(三) 被教唆者教唆ニ係ル重罪又ハ輕罪ヲ犯シタルコト

(イ) 教唆行爲トハ他人ニ犯罪ヲ爲スコトヲ決意セシムル働作ヲ云フ他人ニ犯罪ヲ犯ス決意ヲ起サシムルコトヲ要スルモノヲ以テ既ニ犯罪ヲ犯ス決意アル者ガ之レヲ發表スル時機ヲ待ツ間ニ會々決意ヲ早ク發表スルノ動機ヲ與ヘタル行爲ハ教唆行爲ニアラス而シテ教唆行爲ハ他人ニ犯罪ヲ犯ス決意ヲ生ゼシムル働作ヲ要スルヲ以テ教唆ノ意思ヲ發表スルコトヲ要スレド其ノ表示ノ方法ハ法律上何等ノ制限ナキヲ以テ口頭書面何レニヨルモ差支ナシ併シ印刷若クハ公然演說ノ方法ニ因レル教唆ニ關シテハ其處分ヲ異ニセザルベカラザルモノアリ凡テ印刷及ビ公然ノ演說ニ因リ教唆スルハ教唆ヲ諸方ニ擴メ且ツ實効ヲ奏シ易キノミナラズ久シキ時間中之レヲ保持セシムルモノナレバ當然實効ヲ奏セザルモ將來決シテ之レヲ奏セザルヲ確保スルコト能ハザルモノナレ

ハナリ

(ロ) 違警罪ハ一ノ犯罪ニシテ之レヲ教唆シテ實行セシメ得ルモノナレド元ト輕微ノモノニシテ他ノ重罪輕罪ノ如ク弊害ヲ流ス少キヲ以テ違警罪ノ教唆罪ト認メズ

(ハ) 教唆罪ハ被教唆者ニ重罪輕罪ヲ實行セシムルニヨリ成立スルモノナルヲ以テ被教唆者重罪輕罪ヲ犯スニヨリ始メテ共犯ノ關係ヲ生ズルナリ而シテ其實行ガ已遂ニナリシカ未遂ニナリシカハ問フ所ニ在ラズ何者已遂未遂ハ程度ノ差異ニシテ同シク實行ノ範圍ニ在リタレバナリ

第二、正犯

正犯トハ從犯ニ對スル相對的ノ語ナリ刑法第四百四條ニ二人以上現ニ罪ヲ犯シタル者トハ教唆者ニ對スル正犯ノ地位ヲ示シタルモノニシテ正犯ノ性質ヲ明カニシタルモノニアラズ併シ正犯ハ教唆犯及ビ從犯ト異リ重罪輕罪違警罪ノ別ナク成立シ其ノ重罪輕罪若クハ違警罪ノ要素ノ一以上ヲ分擔セバ正犯ニナルコトハ疑ナキコトナリ而シテ正犯ノ成立スル時ハ其ノ各共同正犯者ノ分擔シタル部分ヲ分離シテ獨立ノ行爲トシテ考フルモ總テ一犯罪ヲ構成スルハ普通ナレド時トシテ分離獨立スレバ罪トナラザル者ト雖モ苟クモ同一罪ノ要素

ヲ分擔シタル以上ハ正犯タルナリ例ハ婦女ニ對シテハ單獨ニ強姦罪成立セザルモ兇徒ニ教唆シ被害ノ婦女ヲ捕縛スルハ暴行ハ強苦ノ一要素ナルガ故ニ共同正犯ナリ

第三、從犯

從犯トハ正犯ヲ補助シ犯罪ヲ容易ナラシメタル者ニシテ犯罪ニ必要欠ク可カラザル者ナリト云フニ非レド亦多少與リテカアル者ナリ正犯ハ犯罪ヲ成立セシメ從犯ハ其成立ヲ容易ナラシムルモノナリ正犯ハ主ニシテ從犯ハ從ナリ正犯ナケレバ從犯ナシ故ニ正犯ガ罪トナラザレバ從テ從犯モ罪トナラザルナリ罪ニアラザル行爲ヲ補助シテ罪トナル自殺補助罪ハ共犯ニアラズ自殺補助ハ獨立ノ主タル犯罪ヲ構成スルナリ正犯カ不能犯ナリシトハ從犯モ亦成立セザルナリ正犯ト從犯トハ其成立ニ主從ノ關係ヲ有スルモノナルヲ以テ正犯カ中止犯トナリシトハ從犯モ亦其利益ヲ受クベキモノトス

正犯ト從犯トノ區別ハ從來學者ノ議論紛々歸着スル所ヲ開カズ此區別ノ標準ニ付テ議論アル所以ハ左ノ理由アリテ存ス第一從犯ノ刑ハ正犯ノ刑ヨリ一等下ルモノトス第二正犯ナケレバ從犯アルコトナシ然ルニ正犯中ノ一人ニ責任ヲ負ハシメザル時ト雖モ他ノ正犯ニ責任免カレシムルコトナシ第三法律上正犯ノ多數

ナルヲ以テ罪ヲ加重スベキ情狀ト爲シタル時ハ此多數ヲ組成スルニ從犯ハ之ヲ算入セズ夫レ如此ク正犯從犯ヲ區別スル利益アルヲ以テ議論アルモ共犯者中若シ從犯タルコト明確ニ定メ得ルハ其他ノ干與者ヲ確定スルニ毫モ疑團ヲ生ズルコトナシ即チ此從犯外ノ干與者ハ正犯ナルベシ何トナレバ此干與者ノ階級ハ三級ナクシテ唯々正犯從犯ノ二箇ノ階級アルモノナレバナリ(教唆犯ハ此場合ニハ問題外トナル)

而シテ正犯從犯區別ノ標準ハ學理上主看主義ト客看主義ノ兩主義ニ大別スルコトヲ得主看主義ニヨル區別標準ハ共犯人ノ意思ニ基ヅキ正犯從犯ヲ區別スルモノナリ即チ己レ自ラ罪ヲ犯サントノ故意ニ出デタルハ正犯ニシテ他人ノ罪ヲ助成スル故意ニ出デタルハ從犯ナリト客看主義ニヨル區別ノ標準ハ犯罪ノ成立ニ重大ナル助力ヲ與フルハ正犯ニシテ輕少ナル助力ヲ與フルハ從犯ナリト現行刑法ノ解釋トシテハ客看主義ヲ取ルヲ妥當トス何者刑法第百九條ニ正犯ヲ補助シ犯罪ヲ容易ナラシメタルト規定シ共ニ正犯ニ對スル影響ノ輕少ナル場合ハ從犯ナルコトヲ明カニセシヲ以テナリ

共犯ニ付テ重要ナル問題ハ共犯ノ責任ヲ生ズベキ精神上ノ要素即チ共犯ノ故意ノ内容ナリ共犯ノ故意トハ共同犯罪ノ看念決意ニシテ犯罪事實ノ認識及ビ共



同犯行ノ決意ナリ共同犯罪ノ看念決意ハ共犯者一同之レテ有スルヲ必要トスルヤ否ヤニ付テ議論アリ余輩ノ考フル所ニテハ共同實行者相互ノ間及ビ教唆者被教唆者ノ間ニ於テハ双方等シク共同ノ故意アルコトヲ必要トス教唆者被教唆者ノ間ニ於テ共同ノ故意アルヲ必要トスルハ説明ヲ俟タズシテ明カナルベシ教唆カ共犯ヲ構成スルニハ教唆者ガ教唆行爲ヲ成シ被教唆者ガ其教唆行爲ノ旨ヲ領シテ之レヲ實行スルニヨリテ成立スルモノナリ故ニ教唆者ト被教唆者間ニ共同犯罪ノ觀決意ヲ必要トス若シ此ノ看念決意ナクハ教唆ト被教唆トノ語ハ意味ヲ爲ササルナリ次ニ實行正犯者間ニ共同犯罪ノ看念決意アルコトヲ必要トスル所以ハ若シ此ノ看念決意ナシトセバ各自ノ行フタル犯罪ハ別異ノモノニナリ各自ハ其ノ己レノ爲シタル犯罪ニ付テ責任ヲ負フベク共同負擔ノ責任生ゼズ即ハチ數人共犯ナルモノ生ゼザルナリ併シ幫助者被幫助者換言セバ正犯從犯トノ間ニ於テハ共同犯罪ノ看念決意ヲ必要トセザルナリ何者從犯ハ他人ノ重罪輕罪ヲ犯スチ知リテ之ニ幫助行爲ヲ爲スニヨリテ成立スルモノニシテ正犯者ハ他人ノ自己ノ犯罪行爲ヲ幫助スルモノアルヤ否ヤチ知ルト否トハ從犯ノ成立ニ何者ノ關係ヲ有スルモノニアラザレバナリ即ハチ從犯ハ正犯ト共同犯罪ノ看念決意ナクシテ成立スルモノナルヲ以テ正犯ト從犯トノ相互間ニ意思ノ連絡ヲ必要ト

セザルナリ

第四百四條

二人以上現ニ罪ヲ犯シタル者ハ皆正犯ト爲シ各自ニ其刑ヲ科ス

本條ハ正犯ノ何タルヤチ示シ其責任ヲ定メタルモノナリ  
 爰ニ二人以上現ニ罪ヲ犯シタル云々ノ現ニトハ刑法第二百六十一條ニ所謂ル現トモ異リ又々刑事訴訟法ノ所謂ル現行犯ノ現トモ異リ唯々教唆者ト實行正犯者ヲ區別スル爲メニ用ヒタル語ニシテ之レヲ俗解セバ手下シタルモノト云フベキナリ其ノ犯罪行爲ヲ實行シタルモノチ正犯ト云フナリ本條ノ正犯ノ定義ハ單ニ教唆者ト相對的ノモノニシテ從犯トノ差異ヲ明ニセザルナリ此点ニ付テ論スベキコトアレハ冗長ニ走ルヲ以テ省略ス  
 前述スル如ク共犯トハ共犯者ノ各自ガ共犯罪ノ看念決意アルコトニヨリ成立シ其ノ犯罪ハ各自ガ看念決意ヲ實行スルコトニヨリ構成スルナリ故ニ共犯者各自ハ犯罪全部ノ構成ニ關係ヲ有スベキモノトス仍テ其ノ責任モ亦々犯罪全部ニ付テ共同的ニ存セザルベカラス是レ本條ニ正犯者ニハ各自ニ其刑ヲ科スト規定セシ所以ナリ例ヘバ甲乙二人ノ兇漢共謀シテ丙ヲ毒殺セシモノトセバ各自全部ニ付テ責任ヲ有スルヲ以テ甲乙二人チ各々死刑ニ處スルナリ

第四百五條

人ヲ教唆シテ重罪輕罪ヲ犯サシメタル者ハ亦正犯ト爲ス

本條ハ教唆者ノ處分法ヲ定メタルモノナリ  
 教唆罪ノ構成要件ニ付テハ既ニ說明シタルヲ以テ之レヲ再言セズ  
 爰ニ人ヲ教唆シテ重罪輕罪ヲ犯サシメタル者ハ亦正犯ト爲ストハ教唆者ガ正犯  
 者タルコトヲ云フニアラスシテ教唆者ハ實行正犯ニ非ルモ其責任ハ正犯者ト同  
 一ナルコトヲ示シタルモノナリ之レニ付テ反對ノ解釋ヲ取ルモノアリ曰ハク本  
 條ハ教唆者ノ責任ノ標準ヲ定メタルコトハ異論ナキモ其標準ハ教唆者ノ刑ハ自  
 ラ手ヲ下シタル場合ノ刑ヲ以テ標準トスト之レ本條ニ正犯ト爲スト云ヒシ所以  
 ナリト併シ教唆者ハ被教唆者ノ手ニ成レル犯罪ハ自身之レヲ創成シタルモノニ  
 等シク且ツ法文解釋トシテモ此ノ說ノ不當ナルコト言ヲ待タズ而シテ教唆ニ依  
 リ犯罪ヲ實行シタル者幼年者又ハ癡癡者ノ如キ責任能力ナキモノナル時ハ教唆  
 者ハ動物乃至器械ヲ使用シタルニ等シク率口教唆者自ラ實行シタルモノト云フ  
 ベク共犯ノ關係ヲ生ゼザルナリ  
 本法ノ解釋トシテハ教唆罪ハ實行正犯ヲ教唆シタル場合ニノミ成立スルモ教唆  
 者ヲ教唆シタル者從犯ヲ教唆シタル者ハ之レヲ罰スルコトヲ得ザルナリ此ノ結  
 果往々不長ノ徒ヲシテ其刑ヲ免レシムルコトナキニアラズ此レ現本法規定ノ欠  
 点トス改正案ハ之レニ付テ規定アリ

第百六條 正犯ノ身分ニ因リ則ニ刑ヲ加重ス可キ時ハ他ノ正犯從犯及ヒ教唆者ニ  
 及ホスコトヲ得ス

本條ハ數人共犯ノ處分ニ付テ身分ニ因ル加重ハ他ノ共犯ニ及ハザルヲ規定シ  
 タルモノナリ  
 凡ソ犯罪加重原因ニ二ツアリ(一)犯罪事實ノ情狀ニヨリテ加重スルアリ(二)犯人ノ  
 身分ノ尋常人ト相異ル所アルニヨリ然ルアリ而シテ加重原因ハ犯罪事實ノ情狀  
 ニ基ツクキハ犯罪自体ヲ變化スベキモノナルヲ以テ共犯者一般ニ其ノ影響ヲ及  
 ボスベキモ加重原因ノ犯人ノ身分ニ基ツクキハ犯罪自体ノ輕重若クハ成不成立  
 ニ關係スベキモノナラズシテ特定ノ人ニノミ屬スル事情ニヨリ特ニ刑ヲ加重ス  
 ルモノナルガ故ニ其加重ハ他ノ正犯從犯及ヒ教唆者ニ及ボスベキモノニ非ラズ  
 例ヘバ數人ノ官吏共謀シテ賄賂ヲ收受シ因テ官吏服務紀律ニ違背スル不正處分  
 ヲ爲シタルキハ(第二百八十五條第二項)等ナ加重スベキモノトス而シテ此ノ場  
 合ノ加重ハ全ク犯罪ノ事實ニ基クテ以テ此共犯者ハ皆ナ一等ヅ、加重セラルベ  
 キモノノ子タル身分ヲ有スル者ト子ニアラザル者ト共謀シテ其親ヲ殺スキハ其  
 子ニ付テハ子タル身分ヲ有スルノ理由ニ基キ故殺ト謀殺トニ拘ハラズ死刑ニ處  
 セラルベキモ(第三百六十二條)子ニアラザル他ノ共謀者ハ故殺ト謀殺トニ從ヒ無

期徒刑若クハ死刑ヲ受ケ其子タル者ノ身分ニ伴フ責任ヲ負擔スベキモノニアラザルナリ

本條ハ單ニ正犯ノ身分ニ因リ別ニ加重スベキ場合ハ他ノ共犯者ニ此加重ヲ及ボサハルコトヲ規定スルノミニシテ正犯ノ身分ニ因リ刑ヲ減輕ス可キ時ハ如何ニ之レヲ處分スルカ其規定ヲ欠クナリ此場合ニ於テ其減輕ハ他ノ正犯從犯及ビ教唆者ニ及ボスヲ得ルガ如シ例ヘバ正犯ノ第八十一條ニ該テ減輕セラレ、其ハ之レヲ教唆シテ罪ヲ犯サシメタルモノモ共ニ減輕ヲ受ケサル可ラザルガ如キノ結果ヲ生ズルニ至ルベシ即ハチ減輕ノ文字ヲ欠クコトニ拘泥スルハ斯ノ如キ不條理ノ解釋ヲ爲サハルベカラザルコトニナルナリ既ニ加重ノ場合ニシテ他ノ共犯者ニ影響ヲ及ボサハルモノトセバ減輕モ亦タ影響ヲ及ボサハルモノトスルハ普通一般ノ原則ニ適合スルノミナラズ立法ノ精神爰ニ在リト信ズルナリ  
特定ノ身分アル者ト身分ナキモノトハ特定ノ身分ヲ成立要素トスル犯罪ノ共同實行者タルコトヲ得ルヤ否ヤ此点ニ關シ從來學說ニ派ニ分レ一ハ之ヲ以テ共犯ニ非ラズトナシ他ハ共犯ナリト論ゼリ第一說ハ妥當ノ說ニシテ軍人非軍人共ニ士官ノ命ニ背クモ非軍人ニ抗命ノ罪ナシ私人ト官吏ト賄賂ヲ分配スルモ私人ニ收賄ノ罪ナシ

身分ナキ者身分アル者ヲ教唆シタル者ハ教唆罪成立スルカ否ヤモ亦タ議論アル所ナルモ前述ノ如ク教唆罪ハ他人ヲシテ法條ニ規定スル重罪輕罪ヲ犯スノ決意ヲ生セシメ其他人ガ之レヲ實行スルコトニ依リ成立スルモノナリ即ハチ被教唆者ガ犯罪ヲ實行スレバ教唆ハ既遂トナリ其ノ教唆者ハ特別ノ身分アル者ナルヤ否ヤハ教唆罪成立ニ何者ノ關係ヲ有セザルナリ論者或ハ本條ヲ援用シ本條ハ前第一百五條ヲ制限シタル者ニシテ凡ソ人ヲ教唆シテ重罪輕罪ヲ犯サシメタル者ハ教唆者トシテ正犯ト同罪ヲ犯シタル者トシテ同一ノ刑ヲ科スベケレモ若シ正犯ノ身分ニヨリ別ニ刑ヲ加減スル者トシテ正犯ノ自分上ノ理由ニヨリテ別ニ罪ヲ加減スル者ハ其身分ノ理由ニヨリ加減セラレ、罪ノ部分ハ教唆者ニ及バズ隨テ正犯ヨリハ重ク若クハ輕ク罰セラルベシト云フモノニシテ此法理ヲ敷衍セバ若シ正犯ノ身分ニヨリ罪ヲ構成スベキ場合ニ於テハ其罪全体ハ正犯ノ身分上ノ理由ノミニヨリ成立ツモノナルガ故ニ其部分即チ罪全体ハ身分ナキ教唆者ニ及バズ即ハチ教唆者ハ無罪ナリト併シ本條ハ前述ノ如ク特定ノ人ニノミ屬スル事情ニヨリ特定ニノミ特ニ刑ヲ加減スル場合ハ其加減ハ他ノ正犯從犯及ビ教唆者ニ及バザルコトヲ規定シ若シ此レ等ノ身分ノ關係ナキ者ハ犯罪事實普通ノ狀態ニ科スベキ刑ヲ以テ論ズベキコトヲ明カニシタルモノナリ詳言セバ身分ナキ者ガ身分

アル者ヲ教唆シタル場合ハ第六條ニヨリテ其身分ニヨリ特ニ爲ス所ノ刑ノ加減ノ影響ヲ受ザルモ第五條正面ノ適用ニヨリ亦正犯ト同一ノ刑ヲ科セラル、モノトス例ヘハ有夫ノ婦他ノ親アル人ト姦通シ遂ニ其姦夫ノ家ニ至リ同居セシモ親ニ憚ルコト多キヲ以テ姦夫ヲ教唆シテ第三百六十四條ノ罪ヲ犯サシメ其親ヲシテ死ニ至ラシメタル場合ニハ姦夫ハ固ヨリ死刑ニ處セラルベク姦婦ハ他ニ正當ノ夫アルヲ以テ姦夫ト夫婦ト看做ス能ハズ爲メニ第三百六十四條ヲ適用スルコト能ハズ唯ダ百五條ノ適用ヲ受クルモノトス又タ官吏ヲ教唆シテ收賄セシメタル私人ハ官吏收賄罪ヲ以テ論ズベキモノトス

第七條 犯人ノ多數ニ因リ刑ヲ加重ス可キ時ハ教唆者ヲ算入シテ多數ト爲スコトヲ得ス

本條ハ第四百五條第三百六十九條第三百七十九條ノ如キ犯人ノ多數ナル場合ニ適用スル規定トス其犯人ノ多數ナルヲ以テ刑ヲ加重スル所以ハ罪ヲ犯スニ容易ニシテ之レヲ防禦スルコト困難ナル爲メニ在リ而シテ教唆者ハ教唆行爲ヲ以テ犯罪實行者ノ犯罪實行ヲ發意セシメ之レヲ實行セシムルニ在ルヲ以テ之レヲ犯罪ニヨリ害ヲ受クル方面ヨリ看察スルハ教唆者ノ存在ヲ知ルコト能ハズ且ツ教唆者アルガ爲メニ犯罪實行ハ容易ニナリ之レヲ防禦スルノ難キヲ加フルコトヲ得ス

トハ殆ソド想像ス可カザルコトニ屬スルヲ以テ本條ハ教唆者ヲ算入シテ多數ト爲ササルモノト規定セリ併シ二人以上ヲ教唆シテ第四百五條第三百六十九條ノ如キ犯罪ヲ犯サシメタル教唆者ハ其加重シタル刑ヲ受クベキモノトス

第八條 事ヲ指定シテ犯罪ヲ教唆スルニ當リ犯人教唆ニ乘シ其指定シタル以外ノ罪ヲ犯シ又ハ其現ニ行フ所ノ方法教唆者ノ指示シタル所ト殊ナル時ハ左ノ例ニ照シテ教唆者ヲ處斷ス

- 一 所犯教唆シタル罪ヨリ重キ時ハ止タ其指定シタル罪ニ從テ刑ヲ科ス
- 二 所犯教唆シタル罪ヨリ輕キ時ハ現ニ行フ所ノ罪ニ從テ刑ヲ科ス

本條ハ教唆者ト被教唆者ノ間意思ノ一致ヲ欠キタル場合ニ於テ教唆者ガ如何ナル點迄責任ヲ負擔スルモノナルカヲ定メタルモノナリ

第七十七條ニ説明シタル如ク罪ヲ犯スノ意ナキノ所爲ハ之レ罰セザルヲ以テ教唆者ガ輕罪ヲ犯サシムルノ意思ヲ以テ他人ヲ教唆シタルニ其ノ被教唆者ハ重罪ヲ犯シタル場合ニハ被教唆者ノ犯シタル重罪ハ教唆者ガ犯サシメントシタル意思以外ノ犯罪ニ係リ教唆者ハ其重罪ノ責ニ任ズベキモノニアラズ是レ本條ニ事ヲ指定シテ犯罪ヲ教唆スルニ當リ犯人教唆ニ乘シ其指定シタル以外ノ罪ヲ犯シ又ハ其現ニ行フ所ノ方法教唆者ノ指示シタル所ト殊ナリ其ノ結果所犯教唆シタ

ル罪重キ時ハ止メ其指定シタル罪ニ從テ刑ヲ科スト規定セシ所以ナリ(第一號例  
 へハ竊盜ヲ教唆シタルニ強盜ヲ爲シ或ハ人ヲ毆打スルコトヲ教唆シタルニ殺傷  
 シタル如キ場合ハ教唆者ハ其教唆シタル竊盜毆打創傷ノ責ニ任ズルヲ以テ足レ  
 リトス併シ其實行シタル罪教唆シタル罪ヨリ生ズル直接ノ結果ナルハ教唆シ  
 タル罪ヨリ重キ者ト云フコトヲ得ズ例へハ毆打ヲ教唆シタルニ毆打死ニ致シタル  
 如キ時ハ教唆者モ實行者ト同一ノ刑ニ處スベキモノトス  
 反之シテ被教唆者ガ教唆ノ目的ヨリ輕キ罪ヲ犯シタルトキハ教唆者ハ被教唆者  
 ガ現ニ犯シタル罪ニ付テ其責任ヲ受クルモノトス是レ教唆罪ハ其教唆シタル犯  
 罪ノ實行アルニ非レバ之レヲ罰セザルハ本法ノ原則トスルヲ以テナリ(第二號例  
 へハ強盜ヲ教唆シタルニ竊盜ヲ犯シ或ハ殺傷ヲ教唆シタルニ毆打シタル如キ場  
 合ニハ其實行シタル竊盜或ハ毆打ノ刑ヲ科スルナリ  
 本條ヲ適用スルニ當テ注意スベキコトハ其教唆シタル罪ト實行シタル罪ト相關係  
 スルコトヲ必要トス本條特ニ教唆ニ乘シテ云々ノ文字ヲ用ヰタルハ此点ニ在リ  
 トス故ニ全ク關係ナキ場合ニハ本條ノ適用ナシ即チ竊盜ヲ教唆シタルニ盜ヲ爲  
 サズシテ怨恨ヲ報ズル爲メ殺人犯ヲ犯シタル如キハ本條ヲ適用スベカラズ

第二節 從犯

從犯ニ付テハ共犯總論ニ於テ説明シタルヲ以テ爰ニハ其詳細ヲ述ベズ

第四百九條 重罪輕罪ヲ犯スコトヲ知テ器具ヲ給與シ又ハ誘導指示シ其他豫備ノ所  
 爲ヲ以テ正犯ヲ幫助シ犯罪ヲ容易ナラシメタル者ハ從犯ト爲シ正犯ノ刑ニ一等  
 ヲ減ス但正犯現ニ行フ所ノ罪從犯ノ知ル所ヨリ重キ時ハ止メ其知ル所ノ罪ニ照  
 シ一等ヲ減ス

本條ハ從犯ノ何タルヤヲ規定シタルモノナリ  
 本條ノ明文ニヨレバ從犯トハ重罪輕罪ヲ犯スコトヲ知リ器具ノ給與誘導指示及  
 ビ豫備行爲ヲ以テ正犯ヲ幫助シテ犯罪ヲ容易ナラシメタル者ヲ云フ是ニヨリ之  
 レヲ見レバ從犯ヲ組成スルニハ(一)正犯トナルベキ重罪又ハ輕罪アルコト(二)情ヲ  
 知リ重罪又ハ輕罪ヲ幫助シタルコト(三)幫助行爲アルコトノ三條件ヲ必要トス  
 (一)從犯ハ他ニ正犯トナルベキ重罪輕罪アルコトヲ必要トスルヲ以テ刑法ニ附  
 セザル所爲ヲ幫助スルモ從犯成立セズ故ニ例ハ慣行犯ノ如キ其未ダ慣行トナ  
 ラザル内ノ所爲ヲ幫助スルモ從犯成立セズ又タ不能犯ニ從犯ナク又タ正犯中  
 止シタルトキハ從犯亦利益ヲ受ク其他正犯ニシテ大赦又ハ期滿免除ヲ得タル  
 トキハ從犯ニモ亦當然消滅スルモノトス併シ正犯タルベキ重罪又ハ輕罪必ズ  
 シモ既遂タルコトヲ必要トセズ尤モ未遂犯トシテ罰ス可カラザル所爲ヲ幫助  
 スルモ從犯トハナラザルナリ而シテ此場合ト從犯自己ノ意思ヲ以テ中止ニ盡

方シタル場合ト區別スルコトヲ要ス一旦從犯ノ所爲ヲ行ヒタル以上ハ百方力ヲ盡シテ犯罪ノ實行ヲ止メントスルモ最早法文ニ所謂ル犯罪ヲ容易ナラシメタル効果ヲ生セシメタルヲ以テ從犯ノ成立ヲ阻却セザルナリ

(二) 情ヲ知リ幫助行爲ヲ爲シタルコトヲ要スルヲ以テ客看的ニ看察スレバ器具給與指示誘導其他豫備ノ行爲ニテ重罪又ハ輕罪ヲ幫助シ其成立ヲ容易ナラシメタルモノアルニ主看的ヨリ看察シ例ヘバ器具ヲ給與スルモ犯罪ノ用ニ之レヲ供スルコトヲ知ラザル者ハ從犯トナラズ誘導指示豫備所爲ノ場合ニ於テモ亦然リ例ヘバ強盜他人ノ僕婢ヲ脅迫シテ主家ノ金庫ヲ案内セシメタルトキ僕婢ノ行爲ハ從犯トナラズ

(三) 幫助行爲トハ刑法ハ器具ヲ給與シ誘導指示シ其他豫備ノ所爲ヲ以テ正犯ヲ幫助シ犯罪ヲ容易ナラシメタル者ニ限定セリ

論者或ハ我刑法ハ豫備ノ所爲ヲ以テ幫助シタル者ヲ從犯ト爲スノミ實行ヲ幫助シタル者即チ窃盜ヲ助成セントシテ戶外ニ在テ通行人ノ來ルヲ窺ヒ又ハ門戶墻壁ヲ踰越セシムル爲メニ肩ヲ貸ス如キ實行ト同時ノ所爲ハ悉皆正犯ナリト說クモノアリ併シ糞ニ述ベタル如ク從犯正犯ノ別ハ犯罪構成スルニ必要欠ク可カラザル所爲ヲ爲シタルヤ否ヤニ在ルヲ以テ前示實行中ノ所爲ト雖ヒ犯罪構成ニ必

要ナラザル者ハ從犯ト云ハザル可カラザルノミナラズ本條ノ器具ヲ給與シ又ハ誘導指示シ其他豫備ノ所爲ヲ以テ云々トハ從犯ト爲ル可キ所爲ノ三ヶヲ例示シタルモノニシテ器具ヲ給與シ又ハ誘導指示スル如キ豫備ノ所爲ヲ以テ幫助シタルモノハ從犯タルコトヲ規定シタルモノニアラザルナリ何者器具ヲ給與シ又ハ誘導指示スル所爲ノ如キハ實行ト同時ニ之レヲ爲スコト往々アレバナリ又タ犯罪行爲ノ繼續中豫備ノ所爲ヲ以テ正犯ヲ幫助シタルモノモ從犯ナリ其幫助行爲タル器具ヲ給與シ誘導指示ヲ爲スニ當リ犯罪ヲ容易ナラシムルニ足ルモノナラハ器具ノ精粗誘導方法ノ巧拙ニ關セズ皆ナ從犯トナルナリ

從犯ノ刑ハ正犯ニ一等ヲ減ズトアリ正犯ノ刑トハ各本條ニ規定スル本刑ヲ云フモノニシテ實際ニ科スベキ刑ヲ云フニアラズ故ニ正犯者ニ宥恕自首等ノ理由アリテ減等スル時ハ從犯ノ刑正犯ノ刑ヨリモ却テ重キコトアル可キナリ

本條但書ハ正犯ト從犯ノ共同犯罪ノ意思齟齬シタル場合ヲ規定シタルモノナリ元來刑法上自己ノ所爲ニ對シテ負擔ヲ爲スニハ原則トシテ犯罪事實ノ認識ヲ必要トス其ノ認識ヲ欠ク場合ニハ第七十七條ノ適用ヲ受ケ無責任トス即ハ本條但書ハ此原則ノ適用ヲ示シタルモノナリ即ハ正犯ノ現ニ行フ所ノ罪ハ從犯ノ知ル所ヨリ重キモ從犯ハ其重キ点ニ付テハ認識ヲ欠クヲ以テ之レニ對シ責任ヲ

負ハズ止々其知ル所ノ罪ヲ標準トシ之レニ一等ヲ減シテ罰スベキモノトセリ

第一百十條 自分ニ因リ刑ヲ加重ス可キ者從犯ト爲ル時ハ其重キニ從テ一等ヲ減スル  
正犯ノ身分ニ因リ刑ヲ減免ス可キ時ト雖モ從犯ノ刑ハ其輕キニ從テ減免スルコトヲ得ス

本條ハ第六六條ノ如ク共犯者ノ自分ニ關スル加重減輕ノコトヲ規定シタルモノナリ

第一項身分ニ因リ刑ヲ加重スベキ者從犯トナル時ハ其重キニ從テ一等ヲ減ズトハ正犯トシテ受クベキ刑ヲ加重シ其加重シタルモノヨリ一等ヲ減ズルナリ例ヘバ子其己レノ父母ヲ殺ス者ノ從犯ト爲リタル場合ニハ從犯タル子ハ父母ヲ殺ス罪ノ刑ヲ受クベク唯ダ從犯タルノ故ヲ以テ其刑ニ一等ヲ減ズルナリ  
第二項正犯ノ身分ニ因リ刑ヲ減免ス可キ時トハ刑法第七十五條以下第八十五條第三百九條以下及第三百七十七條ノ場合等ニシテ此時ハ從犯ノ刑ヲ正犯ノ如ク減免スルヲ得サルナリ

本項ノ說明ハ第六六條ニ說明セシ所ヲ以テ之ニ代フルコトヲ得本條ハ減免ノ場合ニシテ第六六條ハ加重ノ場合ノ差異ナレバナリ故ニ重テ詳説セズ

第九章 未遂犯罪

凡ソ犯罪ハ即時犯繼續犯等ノ別アリテ其構成ニ時間ノ多少アリト雖モ要スル犯罪ノ既遂條件タル行爲ヲ終局シタルモノトシテ考フル時ハ先ヅ犯罪ヲ行ハントノ初一念アリ決心トナリ次ニ犯罪ノ用ニ供スル器具ヲ築メ或ハ方略ヲ定ムル等ノ豫備行爲トナリ次ニ人ヲ殺スニ刀劍ヲ以テ切傷スル時ノ如キ犯罪ノ目的タル結果ヲ生ゼシメ得ル着手行爲トナリ次ニ其目的ヲ達スル實行行爲トナルナリ而シテ此レ等ノ犯罪構成ノ段階中刑法ハ何レノ点ヨリ罰スルカト云フニ第一ノ初一念ヨリ決心迄即チ犯罪ノ發意ハ通常其實害又ハ危險大ナラサルカ故ニ法律ハ一般ニ之レヲ罰セザルヲ原則トス併シ例外トシテ犯罪ヲ豫告スル場合ノ脅迫罪新聞紙條例第卅二條出版法第二十六條ノ罪及ビ二人以上ノ間ニ一定ノ罪ヲ犯サントノ意思ノ合致シタル状態タル陰謀第百廿五條第二項ヲ罰スルナリ此ノ例外ノ場合ハ未タ犯罪ノ豫備ニモ至ラサルモ表示ノ方法又ハ犯罪ノ性質之レヲ放任ス可カラサルヲ以テ罰スルナリ

第二豫備行爲ハ犯罪階段中ノ一行爲タルモ其何レノ部分ヲ指スカハ至難ノコトトス併シ要言スルニ豫備行爲トハ犯罪ノ發意ヲ表示スル一切ノ働作ニシテ未タ犯罪實行着手ニ至ラサルモノヲ云フ例ヘバ人ヲ殺スノ目的ヲ以テ銃砲刀劍又ハ毒藥ヲ買入ル、如キ所爲ヲ云フ即チ豫備行爲ハ未タ其目的トスル犯罪ト直接

ノ關係ヲ有セズ其實害モ危險モ甚ダ僅小ナルヲ以テ之レヲ罰セザルヲ以テ原則トス故ニ其害又ハ危險ノ大ナルモノハ之レヲ放任スベカラザルヲ以テ例外トシテ之レヲ罰スルナリ皇室ニ對スル罪内亂及ビ外患ニ關スル罪并ニ貨幣偽造罪刑法第一百六條第一百八條第一百廿條第一百八十六條

第三着手行爲トハ豫備以上實行終結ニ至ラザル迄ノ實行ヲ組成スル働作ヲ云フ故ニ着手行爲トハ實行ニ接近スル行爲ナルモ實行ノ終結スルト同時ニ着手行爲ノ關係終結スルナリ夫レ如此ク着手行爲ハ最早實行ニ達スベキ域ニ在リ犯罪ハ殆ソド構成ノ姿ニ在ルモ時トシテ犯人意識ノ障外アリテ實行ヲ終結スルコト能ハザルアリ或ハ犯人ガ其ノ犯罪ヲ實行スルノ不利ナルヲ語リ實行ヲ終結スルコトヲ中止スルアリ前者ヲ着手未遂犯ト云ヒ後者ヲ着手中止犯ト云フ

第四實行ハ刑法ノ各本條ノ犯罪ヲ構成スル行爲ヲ行フコトヲ云フ着手行爲ノ關係終結スルト同時ニ實行ハ終結シ犯罪ハ構成スルヲ普通ノ狀態トスルモ時トシテ犯人ニ意外ノ障蔽アリテ實行ヲ終結スルモ刑法ガ犯罪ト罰スベキ爲メニ必要トスル結果ノ發生セザルコトアリ之レヲ實行未遂犯又ハ缺效犯ト云フ又々既ニ實行ヲ終結スルモ犯人ノ心機一轉シテ自己ノ意思ヲ以テ其實行ノ結果ノ發生ヲ妨止スルコトアリ之レヲ實行中止犯ト云フ

要之スルニ着手行爲ト實行トノ段階ニ於テ共ニ中止犯ト未遂犯トノ關係生シ得ベク共ニ法律ノ豫定スル結果ノ發生アラザル場合ヲ云フ即ハ此ノ兩者ハ犯罪ノ要素タル結果ヲ欠クヲ以テ犯罪ノ既遂ニ達セザルモノナリ畧言セバ中止未遂犯ハ既遂犯ノ不完全ノ狀態ニ在ルモノナリ犯罪ガ既遂タルヤ未遂タルヤノ區別ハ夫レ如此シト雖此區別ノ標準ハ實際ニ適用スルニ當リ注意ヲ要スベキコトアリ刑法上法律ハ或ル所爲ヲ終結セバ特ニ或ル結果ノ發生スルコトヲ犯罪ノ成立要素トスル場合ト否ラザル場合トノ二者アリ前者ハ官印偽造證書偽造文書偽造貨幣偽造等ニシテ偽造ノ所爲終結スルト共ニ犯罪成立シ其行使使用ノ結果害惡ノ發生ヲ必要トセズ後者ハ殺人罪ノ如キモノニシテ殺人行爲ヲ爲シ其被害者ガ絶命スルニ於テ始メテ成立シ死亡セザル時ハ成立セザルナリ而シテ前者ノ場合ハ偽造ノ行爲終結スルト同時ニ既遂犯トナリ後者ハ殺人行爲ヲ終結スベキハ勿論死亡ノ結果ノ發生アリテ始メテ已遂犯トナルナリ

中止犯ト未遂犯ノ別ハ犯罪ガ不完全ニ成立シタル理由ノ前者ハ犯人主觀的原因ニ因リ犯人自己ノ意思ヲ以テ犯罪ノ結果ヲ生セシメザルト後者ハ犯人客觀的原因即ハテ障蔽ニアリテ犯罪ノ結果發生セザル場合ヲ云フ故ニ犯罪人ガ或犯罪行爲ヲ爲サントスルニ當リ他人ノ注意ニ因リ畏懼ノ念ヲ生マテ犯罪ヲ中止シタル



ハ中止犯ニ非ラズシテ未遂犯ナリ

未遂犯又ハ中止犯ト不能犯トハ區別スルコトヲ要ス未遂犯中止犯ハ共ニ主看的又ハ客看的障礙アルニ非レバ犯罪ノ結果ハ發生シ犯罪ハ完全ニ成立スルモノナレド不能犯ハ犯罪ノ目的物存在セザルガ若クハ手段ノ無能力ナル場合ニ生ズルモノナリ即ハチ不能犯ハ未遂犯又ハ中止犯ト同ク犯罪ノ結果ノ發生セザルコトハ同一ナルモ其ノ犯罪ノ遂ケザル原因ニ至リテハ大ニ異ル所アルヲ以テ假令障礙ノ生ズルコトナキモ犯罪ハ成立セザルモノトス不能犯ヲ論ズルニ左ノ場合ニ分テ説明スルヲ便利トス

第一、目的物ニ關スル場合

此ノ場合ハ(一)犯人ノ豫期シタル目的物全ク存在セザル絶對的不能ノ場合ト(二)目的物ガ犯人ノ豫期シタル場所ニ存在セザル相對的不能ノ場合トノ二者アリ

第二、手段ニ關スル場合

此ノ場合ハ(一)犯人ノ用ヒタル方法ニテハ到底罪トナルベキ結果ヲ生ゼザル絶對的不能ノ場合ト(二)犯人ノ用ヒタル手段ノ拙劣ナル爲メニ當然發生スベキ結果ノ生ゼザル相對的不能ノ場合トノ二者アリ

以上ノ中手段ニ關スル相對的不能ノ場合ハ即ハチ未遂犯タルノ説ハ殆ソド一致

スルモ他ノ三ノ場合ニ付テハ有罪無罪ノ説種々ニ分ル今一々爰ニ學說ヲ擧グルハ繁雜ニ渡ルヲ以テ予輩ノ相當ト信ズル學說ヲ示シ結論ト爲ス可シ曰ハク或ル所爲ノ罪トナリ又ハ罪トナラザルノ所以ハ其ノ所爲ガ法律ノ豫メ規定スル犯罪成立條件ヲ具備スルカ否ヤニ在リ而シテ刑法ノ各本條ノ定ムル犯罪ヲ見ルニ目的物若クハ手段ヲ以テ犯罪成立要素トスルモノ多シ此ノ目的物若クハ手段ヲ以テ犯罪成立要素ト爲シタル場合ニ其目的物若クハ手段ノ存在セザルハ不能犯トシテ無罪トス例ヘバ殺人罪ノ目的物ハ生命アル人間ナルヲ以テ死屍ヲ生者ト信シテ斬ルハ不能犯トス又タ毒物ハ毒殺罪ノ唯一ノ手段ナルヲ以テ毒ト信シテ砂糖水ヲ飲マシムルハ不能犯トス

第百十一條

罪ヲ犯サンコトヲ謀リ又ハ其豫備ヲ爲スト雖モ未タ其事ヲ行ハサル者ハ本條別ニ罪名ヲ記載スルニ非サレハ其刑ヲ科セス

本條ハ犯罪ヲ構成スル各行爲ノ段階中豫備以下ヲ罰セザルコトヲ明カニシタルモノナリ

罪ヲ犯サンコトヲ謀リトハ陰謀ニ謬リ陰謀豫備ヲ罰セザルノ所以ハ既ニ詳述セリ故ニ之レヲ省ク而シテ陰謀豫備ト雖モ時トシテ刑事政策上之レヲ罰スル必要アル場合即ハチ刑法第百廿五條第二項陰謀第百十六條第百廿五條第一項第百八

十六條第二項等ノ場合ハ例外トシテ罰スベキコトヲ論ゼリ是レ本條ノ本條別ニ  
 罪名ヲ記載スル場合ハ罰スベキモノナリト規定セシ所以ナリ  
 犯罪人主看的意思ニテハ豫備ノ所爲ナリト信ズルモノモ特別罪トシテ罰スルモ  
 ノト爰ニ各本條罪名ヲ記載シテ豫備行爲トシテ罰スル場合トテ區別セザルベカ  
 ラズ例ヘバ軍用ノ銃砲彈藥ヲ私用スル罪ノ如キハ豫備行爲トシテ罰スルニアラ  
 ズ又々百九條ノ從犯トシテ罰スル場合モ區別セザルベカラズ

第百十二條 罪ヲ犯サントシテ已ニ其事ヲ行フト雖モ犯人意外ノ障礙若クハ舛錯  
 ニ因リ未タ遂ケサル時ハ已ニ遂ケタル者ノ罪ニ一等又ハ二等ヲ減ス

本條ハ未遂犯ヲ規定シタルモノナリ  
 未遂犯トハ犯罪ノ實行ニ着手シタルモ之レヲ遂ゲザル者ヲ云フ而シテ左ノ條件  
 ナ必要トス

第一、或ル特定ノ犯罪ヲ爲スノ意思確カナルコトヲ要ス何者未遂犯ハ犯罪ノ結  
 果發生セザルモノナルヲ以テ其犯罪人ハ如何ナル犯罪ヲ行ハントセシモノナ  
 ルヤ不明ナリ從テ如何ナル犯罪ノ未遂犯タルヤモ確ムルコト能ハザルベシ例  
 ヘバ棒ヲ以テ人ノ頭ヲ毆打セシキ之レガ擬律ヲ爲スニハ犯意ヲ確メザルベカ  
 ラズ殺意アレバ謀殺ノ未遂犯ナルモ單ニ創傷ノ意ニ出レバ毆打罪ノ既遂犯

トナルナリ故ニ未遂犯ニハ必ズ確定シタル犯意アルコトヲ要ス此條件ヲ要ス  
 ル結果トシテ未遂犯ハ有意犯ニハ在ルモ無意犯ニ存在セザルナリ既遂犯中ニ  
 ハ過失殺傷又ハ失火ノ如キ犯意ナキ所爲ニシテ罪ト爲ル者アリト雖モ過失殺  
 傷又ハ失火ノ未遂犯ナル者ナシ

第二、犯罪ノ實行ニ着手シタルコトヲ要ス

第三、意外ノ障礙若クハ舛錯ニ因リテ遂ゲザリシコトヲ要ス

爰ニ所謂ル障礙若クハ舛錯トハ共ニ犯人ノ目的ヲ達スルコト能ハザル原因ナ  
 レル障礙トハ犯人ガ其目的トスル犯罪行爲ヲ實行スルニ當リ犯人ノ責メニ歸  
 ス可カラザル外來ノ故障ニシテ舛錯トハ犯人ノ責メニ歸スベキ自招ノ原因ヲ  
 云フ例ヘバ障礙トハ人ヲ殺サントシテ將サニ發砲セントスル所ヲ巡查ニ捕ヘ  
 ラレタルガ如キ舛錯トハ人ヲ殺サントシテ發砲シタルニ方法ノ拙ナルヨリシ  
 テ的ヲザリシ如キヲ云フ

夫レ如此ク未遂犯ハ自己ノ意ニ反シテ事ノ遂ゲザルモノヲ云フ而シテ自己ノ意  
 思ニ基キテ犯罪ヲ中止シタル場合ノ中止犯ハ刑法上規定スル所アラズ其處分ニ  
 付テ議論アルモ余輩ノ信ズル所ニテハ犯罪ノ實行ニ着手シタルモ何等ノ結果ヲ  
 生ゼザル中ニ中止シタルキハ全ク無責任ニシテ反之シテ犯罪實行ヲ中止シタル

モ多少ノ結果ヲ生ジタルハ其結果ニ付テ責任アルベキモノトス例ヘバ謀殺故  
 殺ヲ犯サントシテ人ヲ切傷シタル後テ謀殺ヲ中止シタルトキハ切傷シタル点  
 ニ付テハ毆打創傷罪ノ責任ヲ負フベキモノトス  
 未遂犯ノ結果タル危害ハ既遂犯ノ結果タル危害ニ比シ概シテ輕キヲ以テ未遂犯  
 者ニハ本刑ヲ科セズシテ一等又ハ二等ヲ減シタル者ヲ科スルモノトス而シテ其  
 減刑ノ標準ハ未遂ノ程度ニ依ルベキモノニシテ犯情ノ輕重ニ依ルベキモノニア  
 ラズ

第百十三條

重罪ヲ犯サントシテ未タ遂ケサル者ハ前條ノ例ニ照シテ處斷ス

輕罪ヲ犯サントシテ未タ遂ケサル者ハ本條別ニ記載スルニ非サレハ前條ノ例ニ

照シテ處斷スルコトヲ得ス

違警罪ヲ犯サントシテ未タ遂ケサル者ハ其罪ヲ論セス

本條ハ未遂犯ノ罰スベキ場合ト否ラザル場合ヲ規定シタルモノナリ  
 重罪ノ未遂犯ハ一般ニ之ヲ罰シ輕罪ノ未遂犯ハ各本條ニ明文アルモノニ限り之  
 ナ罰シ違警罪ノ未遂犯ハ一般ニ罰セザルモノトス輕罪違警罪ノ未遂罪ヲ罰セザ  
 ル理由ハ此レ等ノ犯罪ハ概シテ輕微エシテ且ツ已遂ニ至ラザレバ其目的ヲ確知  
 スルコト能ハザルノミナラズ此種ノ犯罪ノ未遂ハ多ク刑罰ヲ科スルニ至ル丈ノ

辭乎タル性質ヲ見ザレバナリ

第十章 親屬例

本章ニ規定スル所ハ人ノ血族姻族中如何ナル範圍迄刑法ニ所謂ル親屬ニ該當ス  
 ルカヲ定メタルモノナリ理論上此ノ種ノ規定ハ刑法ニ規定スベキ者ニ非ズ民法  
 ニ規定スベキモノトス然レモ現行刑法制定當時即ハ明治十四五年頃ハ我國未  
 ダ民法ノ規定ナキヲ以テ已テ得ズ刑法ニ規定シタルナリ刑法改正案ハ已ニ民法  
 親族論ニ一般ノ親族例ヲ規定シ在ルヲ以テ刑法上親族ノ特例ヲ認ムル必要ナシ  
 ト此章ヲ削レリ

第百十四條

此刑法ニ於テ親屬ト稱スルハ左ニ記載シタル者ヲ云フ

- 一 祖父母父母夫妻
- 二 子孫及其配偶者
- 三 兄弟姉妹及其配偶者
- 四 兄弟姉妹ノ子及其配偶者
- 五 父母ノ兄弟姉妹及其配偶者
- 六 父母ノ兄弟姉妹ノ子
- 七 配偶者ノ祖父母父母
- 八 配偶者ノ兄弟姉妹及其配偶者

○第一編 總則

九 配偶者ノ兄弟姉妹ノ子  
十 配偶者ノ父母ノ兄弟姉妹

本條ニ規定スル親族ノ範圍ヲ見ルニ甚ダ廣キニ失スル如シ此ノ結果刑法ノ各論ニ於テ説明スベキ申告罪ニ於テ此親族ノ範圍ヲ適用セシムハ申告罪ヲ規定シタル精神ニ戾ルナリ加之ノミナラズ親族關係ヲ犯罪構成要素トスル犯罪ニモ適用上弊害少シトセズ

第百十五條 祖父母ト稱スルハ高曾祖父母外祖父母同シ父母ト稱スルハ繼父母嫡母同シ子孫ト稱スルハ庶子曾玄孫外孫同シ兄弟姉妹ト稱スルハ異父異母ノ兄弟姉妹同シ

養子共養家ニ於ル親屬ノ例ハ實子ニ同シ

本條ハ前條ニ謂ハユル祖父母父母子孫姉妹トハ如何ナルモノナルカテ説明シタルモノナリ此規定モ現行民法ノ親族例ニ比スレバ範圍廣大ニ失シ適用上大ニ權衡ヲ失スルナリ

## 第二編 公益ニ關スル重罪輕罪

### 第一章 皇室ニ對スル罪

本章ハ天皇、三后、皇太子ニ對スル罪、皇族ニ對スル罪、及皇陵ニ對スル罪ヲ規定シタルモノニシテ即チ天皇、三后、皇太子及皇族ノ御生命、御身体、御自由ニ對スルモノト御名譽ニ對スルモノナリ而シテ皇陵ニ對スル罪ハ畢竟現在ノ天皇ノ御名譽ニ對スルノ罪ニ外ナラズ

本章ハ皇室ノ御財産ニ對スルノ罪ヲ規定セズ此レ御生命等ニ對スル罪ハ其ノ害惡天地ニ容レザルヲ以テ重刑ヲ科セザルベカラズ然レドモ御財産ニ對スルノ罪ハ常人ノ財産ニ對スルモノト殆ド異ナルヲナク特ニ重罰ヲ加フルノ必要ナシト認メタルナラシ然レモ余輩ノ見ル所ヲ以テスレバ皇室ノ御財産ニ對スルノ罪ハ常人ノ財産ニ對スルモノヨリモ重ク刑スルノ必要アリ三種ノ神器宮城等ヲ保護シ奉ルニハ之ヲ侵シ奉リシ者ニ嚴刑ヲ科スルノ必要アルヲ以テナリ

元來刑法定定ノ當時本章ヲ規定スルハ不祥ノ事ナリトノ論議スル者アリシナリ忠順ナル日本臣民ハ皇室ノ御財産ヲモ犯シ奉ル者ナキハ勿論天皇、三后、皇太子及皇族ノ御生命等ヲ危フスル如キ者ナキハ云フ迄モナシト雖モ苟クモ刑法ノ大典ヲ制定スルニ於テモ亦他日萬一ノ事ナキヲ保スル能ハザルノ點ニ於テモ規定スルニ至當ナリトシテ之ヲ存シタルナリ今日ヲ以テ之ヲ見ルニ歐米諸國ニハ主權者ヲ伴フ主義トスル無政府黨人ノ跳梁スルアリ交通ノ便日ニ進ムノ今日