

68  
568

吉田吞洋君著

新舊  
對照  
刑法  
質疑  
錄

東京法政學會發行

68-568

著者吉田吞洋君ハ明治大學法律科ニ學ヒ夙ニ俊才ヲ以テ聞ヒ卒業試験ニモ最優等ノ位置ヲ占メタリシ人其頭腦明晰ナルハ世上既ニ定評アリ

本書ノ内容ハ議論頗ル穩健ニシテ私見ノ外學者間通説ト判例ニ因テ確定セラレタル理論トハ之ヲ網羅スルニ努メラレ今回更ニ其成案ニ一大修補ヲ加ヘテ茲ニ本書ヲ公ニセラルニ至リ本學會亦其發刊ノ光榮ヲ荷フニ至ル豈ニ偶然ナランヤ

明治四十四年四月上浣

東京法政學會

編輯課誌

明治  
44. 5. 13  
内交

## 凡例

本書ハ各條文毎ニ問題ヲ付シ、之レニ簡單平易ナル答解ヲ與ヘ、初學ノ士ヲシテ、刑法ノ精神、新舊刑法ノ差異、及ヒ刑法ノ運用ヲ、容易ニ探究會得セシムルコトニ勗メタリ。

本書中、括弧内ニ、(改刑)トアルハ新刑法ヲ現ハシ、(舊刑)トアルハ舊刑法、(刑施)トアルハ新刑法施行法、(監)トアルハ監獄法、(刑訴)トアルハ刑事訴訟法、(民)トアルハ民法、(民訴)トアルハ民事訴訟法、(商)トアルハ商法、(憲)トアルハ憲法、(皇典)トアルハ皇室典範、ナルコトヲ現ハシタルモノナリ。

# 刑法質疑録目錄

法トハ何ソ	一
改正ノ要點ヲ問フ	一
總則トハ何ソヤ	五
刑法ハ何人ニ適用サルヤ	五
犯罪人カ外國ニ在住スル時ハ如何ニシテ處分スヘキヤ	八
我國ノ罪ヲ犯シ外國ニ於テ確定裁判ヲ受ケタル者ヲ重ネテ所罰スルコトヲ得ルヤ	〇
確定裁判トハ何ソヤ	〇
舊法時代ニ罪ヲ犯シタルモノハ本法ニ於テ如何ニシテ所罰スヘキヤ	一
公務員トハ何ソヤ	一
運動會祝賀會等ノ委員ハ公務員ナリヤ	二
公務所トハ何ソ	二
刑トハ何ソヤ	三
懲役ト禁錮トノ差異如何	四

刑ノ執行トハ何ソ	一四
刑期トハ何ソ	一五
罰金又ハ科料ノ刑ニ處セラレタルモノ之ヲ納付セスシテ死亡シタル時ハ如何	一六
沒收トハ何ソヤ	一六
未決拘留トハ何ソ	一七
未決拘留中ノ日數ハ之レヲ本刑ニ加算スヘキヤ	一八
期間ハ如何ニシテ計算スヘキヤ	一八
刑ノ執行猶豫トハ何ソ	一九
刑ノ執行猶豫ハ如何ナル場合ニ許サルヤ	二〇
刑ノ執行猶豫ハ如何ナル場合ニ取消サルヤ	二〇
刑ノ執行猶豫ヲ受ケタルモ猶豫期間後罪ヲ犯シタル時ハ累犯ヲ以テ處分スヘキヤ	二一
罰金、拘留、科料ニ處セラレタル者ニ對シテハ刑ノ執行猶豫ノ特典ナキヤ	二二
假出獄トハ何ソヤ	二二
假出獄ハ取消サルコトアリヤ	二三
假出獄ヲ取消サレタル時ハ出獄中ノ日數ハ如何ニスヘキヤ	二三

假出獄ト刑ノ執行猶豫トハ如何ナル差異アリヤ	二四
時効トハ何ソヤ	二五
時効ヲ認メタル理由如何	二六
時効ノ完成トハ何ソヤ	二六
刑ノ執行猶豫ヲ言渡サレタルモノ中途ニ取消レタル場合ニハ時効ハ如何ニ進行スヘキヤ	二七
時効中斷トハ何ソ	二八
甲罪ヲ犯シタル者乙罪ノタメニ逮捕サレタル時ハ甲罪ニ付テモ時効中斷スルヤ	二九
刑ノ消滅原因ヲ問フ	二九
犯罪ノ不成立トハ何ソヤ	三〇
犯罪ハ如何ナル場合ニ成立スルヤ	三一
酒氣ニ乘シテ平素ノ怨人ヲ殺害シタル者ノ處分如何	三二
刑ノ減免トハ何ソ	三三
法令又ハ正當ノ業務上ナシタル行爲ニ付テモ刑法上罰セラルヘキヤ	三四
不法ナル命令ニ對シテモ絶對的ニ服從ノ義務アリヤ	三五

四

被害者ノ承諾ニ基キテナシタル行爲ハ罪トナラサルヤ……………三六

正當防衛トハ何ソ……………三七

不正ノ行爲ニヨリ侵害ヲ招キタルモノハ正當防衛權ナキヤ……………三九

危難防衛權トハ何ソ……………四〇

危難防衛權ヲ有セサル人アリヤ……………四二

刑法上ノ無責任者ニ對シテ正當防衛權ヲ主張シ得ルヤ……………四三

罪ヲ犯スノ意ナキモノ、行爲ハ之レヲ罰セサルヤ……………四三

故意ノ動機ハ犯罪ノ成立ニ如何ナル關係アリヤ……………四五

刑法第三十八條ニ所謂罪本重カルヘクシテ犯ストキ知ラサル者トハ如何ナル  
意義ナリヤ……………四五

法律ヲ知ラサルカタメ罪ヲ犯シタル者ノ處分如何……………四六

罪ヲ犯スノ意ナキ行爲ト、法律ヲ知ラサルカタメ犯シタル行爲トハ如何ナル  
差異アリヤ……………四七

幼者、精神病者、癡啞者、ノ行爲ハ處罰サルヘキヤ……………四八

十四歳未滿ノ犯罪行爲ハ如何ニシテ救済スルヤ……………四九

錯誤ト過失トハ如何ナル差異アリヤ……………五〇

五

自首トハ何ソヤ……………五一

數罪ヲ犯シタル者其ノ中一罪ノミニ付自首シタル時ハ數罪共ニ減輕ノ恩典ニ  
浴シ得ルヤ……………五二

告訴ヲ待テ論スヘキ罪ニ付告訴權ヲ有スルモノニ首服シタル時ハ刑ヲ減輕サ  
ルヘキヤ……………五二

自首又ハ首服シタルモノハ必ス減輕サルヘキヤ……………五三

未遂罪トハ何ソヤ……………五四

未遂犯ノ處分如何……………五五

併合罪トハ何ソヤ……………五六

併合罪ニハ何何ナル刑ヲ科スヘキヤ……………五七

併合罪中其ノ一罪ニ付死刑ニ處スヘキ時又ハ無期ノ禁錮若シクハ懲役ニ處ス  
ヘキ時ハ如何ニ處分スヘキヤ……………五八

二以上ノ罰金又ハ罰金ト他ノ刑ト併科スルコトヲ得ルヤ……………五九

併合罪中重キ罪ニ沒收ナク輕キ罪ニ沒收アル時ハ如何……………六〇

併合罪中既ニ確定裁判ヲ經タル罪ト未タ確定裁判ヲ經サル罪トアル時ハ如何  
ニ處分スヘキヤ……………六〇

併合罪ニ付刑ノ執行方法如何……………六一

第四十六條及四十七條ノ規定ト第五十一條ノ規定トハ如何ナル差異アリヤ……………六二

併合罪ニヨリ處罰サレタル者或罪ニ付キ大赦ヲ受ケタル時ハ如何……………六三

大赦トハ何ソ……………六三

大赦ニ遇ヒタル行爲ニ對シテ民事上ノ損害ヲ請求スルコトヲ得ルヤ……………六五

拘留又ハ科料ト他ノ刑トハ如何ニシテ執行スルヤ……………六五

一個ノ行爲ニシテ數個ノ罪名ニ觸ル、時ハ如何ニ處分スヘキヤ……………六五

五十錢及拾錢ノ銀貨ヲ偽造シタル時ハ一罪ナリヤ二罪ナリヤ……………六六

犯罪ノ手段若シクハ結果タル行爲カ他ノ罪名ニ觸ル、時ハ如何ニ處分スヘキヤ……………六七

甲家ニ放火スル石油ヲ買入ル、タメ乙ノ金錢ヲ竊取シ之レニテ石油ヲ購ヒテ  
 途ニ放火ノ目的ヲ達シタル者ノ處分如何……………六八

連續シタル數個ノ行爲カ同一罪名ニ觸ル、場合ハ如何……………六九

累犯ト何ソ……………六九

累犯者トシテ處罰サルヘキ者ハ如何ナル犯人ナリヤ……………七一

累犯者ニ刑ヲ加重スル範圍如何……………七二

裁判確定後再犯者タルコト發覺シタル時ハ如何……………七三

刑ノ執行ヲ終リ又ハ執行ノ免除後ニ再犯タルコト發覺シタル時ハ如何……………七四

三犯以上ノ者ハ如何ニ處分スヘキヤ……………七四

他ノ法律ニ於テ處罰サレタル者ト雖モ再犯者ナリト云ヒ得ルヤ……………七五

刑ノ執行中ニ犯罪ヲ犯シタル者ハ累犯ナリヤ將タ併合罪ナリヤ……………七五

罰金、拘留、科料ノ刑ニ處セラレタル者五年内ニ懲役ニ當ル罪ヲ犯シタル時  
 ハ再犯ヲ以テ論スヘキヤ……………七五

共犯トハ何ソ……………七六

共犯ノ種類ヲ問フ……………七七

實行正犯トハ何ソ……………七八

教唆罪トハ何ソ……………七八

教唆者ヲ教唆シタル者ノ處分如何……………七九

從犯トハ何ソヤ……………七九

強盜ノ見張番ヲナシタル者ノ處分如何……………八〇

從犯ヲ教唆シタル者ノ處分如何……………八〇

從犯ト正犯トハ刑ニ輕重アリヤ……………八一

拘留又ハ科料ニ當ル罪ノ殺唆又ハ從犯ハ之レヲ罰スルヤ……………八一  
 犯人ノ身分ニヨリ構成スヘキ犯罪行為ニ加工シタル者ノ處分如何……………八二  
 身分ニヨリ刑ニ輕重アル時ハ其ノ身分ナキ者ニハ如何ナル刑ヲ科スヘキヤ……………八二  
 酌量減輕トハ何ソヤ……………八三  
 法律ニヨリ刑ヲ加重又ハ減輕スヘキ場合ニ犯情大ニ憫ムヘキ者アル時ハ更ニ  
 酌量減輕スルコトヲ得ルヤ……………八四  
 加減例トハ何ソ……………八五  
 死刑ニ處スヘキ者ニ三個ノ減輕スヘキ理由アル時ハ如何ナル刑ニ處スヘキヤ……………八六  
 無期刑ニ處スヘキ者ニ酌量減輕スヘキ理由一アル時ハ如何ナル刑ニ處スヘキ  
 ヤ……………八六  
 有期禁錮十年ニ處スヘキ者減輕スヘキ理由二個アル時ハ何年ノ刑ニ處スヘキ  
 ヤ……………八七  
 二個以上ノ刑名アル時ハ如何ニシテ減輕スヘキヤ……………八七  
 五百圓ノ罰金ニ處スヘキ者減輕スヘキ理由三アル時ハ如何……………八七  
 減輕ニヨリ一日未滿ノ時間又ハ一錢以下ノ金額ヲ生シタル時ハ如何ニ處分ス  
 ヘキヤ……………八七

酌量減輕スヘキ場合ニハ如何ナル標準ニヨルヘキヤ……………八八  
 同時ニ刑ヲ加重減輕スヘキ時ハ如何ナル順序ニ依ルヘキヤ……………八八  
 皇室ニ對スル罪トハ何ソ……………八九  
 天皇、三后、皇太子、皇太孫ニ危害ヲ加ヘ又ハ加ヘントシタル者ノ處分如何……………九〇  
 外國ニ於テ外國人ガ日本ノ皇族ニ危害ヲ加ヘ又ハ加ヘントシ或ハ不敬ノ所爲  
 アリタル者ノ處分如何……………九一  
 天皇、三后、皇太子、皇太孫ニ對シ不敬ノ所爲アリタル者ノ處分如何……………九一  
 神宮又ハ皇陵ニ對シ不敬ノ行爲アリタル者ノ處分如何……………九二  
 皇族ニ對シ危害ヲ加ヘントシタル者ノ處分如何……………九二  
 皇族ニ對シ不敬ノ行爲アリタル者ノ處分如何……………九三  
 内亂罪トハ何ソヤ……………九三  
 内亂罪ノ未遂及豫備陰謀ハ之レヲ罰スルヤ……………九四  
 内亂罪ヲ幫助シ又ハ豫備陰謀ヲナシタル者自首シタル時ハ如何……………九五  
 外患トハ何ソヤ……………九五  
 外患ヲ誘致シ又ハ帝國ニ抗敵シタル者ノ處分如何……………九六  
 軍用物品ヲ敵國ニ交付シタル者ノ處分如何……………九六



一〇

我軍ノ機密ヲ侵害シタル者ノ處分如何……………九七

外患罪ノ豫備陰謀及未遂ハ之レヲ罰スルヤ……………九八

戰時我同盟國ニ抗敵シタル者ノ處分如何……………九八

國交ニ關スル罪トハ何ソヤ……………九九

外國ヲ侮辱シタル者ノ處分如何……………九九

外國ニ對シ戰鬪ヲ開始シタル者ノ處分如何……………一〇〇

局外中立命令ニ違反シタル者ノ處分如何……………一〇〇

公務ノ執行ヲ妨害スル罪トハ何ソ……………一〇二

公務員ノ職務執行中暴行脅迫ノ所爲アリタル者ノ處分如何……………一〇二

公務執行ヲ妨害スル目的ヲ以テ公務員ノ未タ來ラサル前ニ妨害行爲ヲ施シ置  
キタル者ノ處分如何……………一〇二

豫審判事カ夜間家宅搜索ヲ行ヒタルニヨリ之レヲ妨害シタル者ノ處分如何……………一〇三

公務員ヲ侮辱シタル者ノ處分如何……………一〇三

公務員ニ對シ暴行、脅迫ヲ加ヘテ或處分ヲナサシメタル者ノ處分如何……………一〇四

逃走ノ罪トハ何ソヤ……………一〇四

未決、已決ノ囚人トハ何ソヤ……………一〇五

令狀ナクシテ拘引サレタル(非現行犯人)者カ逃走シタル時ノ處分如何……………一〇五

拘禁場、器具、ヲ破壊シ又ハ暴行脅迫ヲ加ヘ或ハ二人以上共謀シテ逃走シタ  
ル者ノ處分如何……………一〇六

數人ノ囚人カ同時ニ各別ニ逃走シタル時ハ如何……………一〇七

服役中ノ囚人數度逃走シタル時ハ累犯者トシテ刑ヲ加重サル、ヤ……………一〇七

看守ノ責任アル者カ被拘禁者ヲ逃走セシメタル時ノ處分如何……………一〇七

逃走罪ヲ犯サントシテ未タ遂ケサル者ノ處分如何……………一〇八

帝國外ニ於テ逃走シ又ハ逃走セシメタル者ノ處分如何……………一〇八

犯人藏匿罪ト犯人隱避罪トノ區別如何……………一〇九

自己ノ親族ノ罪ヲ免レシムル目的ヲ以テ其ノ犯跡ヲ掩蔽シタル者ノ處分如何……………一一〇

多數集合シテ暴行脅迫ヲナシタル者ノ處分如何……………一一〇

暴行脅迫ノ目的ヲ以テ多數集合シタル者カ當該公務員ヨリ解散ヲ命セラレテ  
猶ホ解散セサル時ハ如何……………一一一

現ニ人ノ住居ニ使用シ又ハ人ノ現在セル建造物又ハ汽車電車等ニ放火シタル  
者ノ處分如何……………一一三

放火犯ノ未遂ト既遂トノ區別ノ標準如何……………一一四

一一

現ニ人ノ住居ニ使用セス又ハ人ノ現在セサル物ヲ燒燬シタル者ノ處分ヲ問フ……………一一五  
 人ノ現住又ハ現在セル自己ノ所有物ヲ燒燬シタル者ノ處分如何……………一一五  
 放火犯ノ未遂ハ之レヲ罰スルヤ……………一一六  
 放火犯ノ豫備ハ之レヲ罰スルヤ……………一一六  
 溢水セシメテ現ニ人ノ住居ニ使用シ又ハ人ノ現在スル物ヲ侵害シタル者ノ處分如何……………一一七  
 分如何……………一一七  
 水害ノ際防水ヲ妨害シタル者ノ處分如何……………一一七  
 誤テ溢水セシメテ他人ニ侵害ヲ加ヘタル者ノ處分如何……………一一八  
 旱魃ノ際自己ノ耕作地ニ注水スルタメ他人ノ水堰ヲ破壊シタル者ノ處分如何……………一一八  
 往來ヲ妨害シタル者ノ處分如何……………一一九  
 郵便電信等ノ妨害ヲナシタル者ノ處分如何……………一一九  
 他人ノ住居ニ侵入シ又ハ要求ヲ受ケテ退去セサル者ノ處分如何……………一一九  
 阿片ニ關スル罪ノ意義如何……………一二一  
 飲料水ヲ汚穢シタル者ノ處分如何……………一二二  
 通貨偽造ノ罪トハ何ソ……………一二三  
 行使ノ目的ヲ以テ通用ノ貨幣紙幣銀行券ヲ偽造又ハ變造シタル者ノ處分如何……………一二四

幣貨ノ偽造又ハ變造トハ何ソ……………一二五  
 偽造變造ノ通貨ヲ取得シタル者ノ處分如何……………一二六  
 文章偽造ノ罪トハ何ソ……………一二七  
 文章偽造罪ニ於ケル新舊法ノ差異如何……………一二八  
 文章ヲ偽造變造シ又ハ之レヲ行使シタル者ノ處分如何……………一二八  
 公務所ニ保管セル私人ノ文章ヲ變造シタル者ノ處分如何……………一二九  
 一私人ノ作製シタル文章ニ公務員カ證明ヲ付シタル文章ノ性質如何……………一二九  
 公務員カ職務ニ關シ虛偽ノ文章、圖畫ヲ作り又ハ變造シタル者ノ處分如何……………一三〇  
 公文章ノ寫シヲ偽造シタル者ノ處分如何……………一三〇  
 公務員ニ對シ虛偽ノ申立ヲナシ不實ノ公正證書ヲ作製セシメタル者ノ處分如何……………一三一  
 何……………一三一  
 偽造變造又ハ虛偽ノ文章、圖畫ヲ行使シタル者ノ處分如何……………一三一  
 他人ノ名刺、入場券、乘車券等ヲ偽造シタル者ノ處分如何……………一三二  
 醫師カ職務ニ關シ偽文章ヲ作製シタル時ハ如何……………一三二  
 有價ノ證券トハ何ソヤ……………一三三  
 御璽、國璽、御名ヲ偽造シタル者ノ處分如何……………一三四

公務所、公務員ノ印章又ハ署名ヲ偽造シタル者ノ處分如何……………一三四  
 公務所ノ記號ヲ偽造シタル者ノ處分如何……………一三四  
 他人ノ印章又ハ署名ヲ偽造シタル者ノ處分如何……………一三五  
 偽證罪トハ何ソ……………一三五  
 鑑定人、通事、證人ノ區別如何……………一三六  
 誣告罪トハ何ソヤ……………一三六  
 虛偽ノ申告ヲナシタル者自首シタル時ハ如何……………一三七  
 公然猥褻ノ行爲ヲナシタル者ノ處分如何……………一三八  
 猥褻ノ文章、圖畫ヲ頒布、販賣、陳列シタル者ノ處分如何……………一三九  
 他人ニ對シ猥褻ノ行爲ヲナシタル者ノ處分如何……………一三九  
 強姦罪トハ何ソ……………一四〇  
 神心喪失ニ乘シテ姦淫ヲナシ又ハ猥褻ノ行爲ヲナシタル者ノ處分如何……………一四一  
 猥褻、姦淫ノタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何……………一四一  
 姦淫ノタメ病毒ヲ感染セシメタル者ノ處分如何……………一四二  
 婦女ヲ勸誘シテ姦淫セシメタル者ノ處分如何……………一四二  
 姦通ヲナシタル者ノ處分如何……………一四三

重婚罪トハ何ソ……………一四四  
 賭博トハ何ソ……………一四四  
 賭博犯ノ處分如何……………一四五  
 賭博犯ハ現行犯ニ限ルヤ……………一四五  
 飲食物ヲ賭シタル者ノ處分如何……………一四五  
 賭博場ヲ給與シタル者ノ處分如何……………一四六  
 富籤トハ何ソヤ賭博トノ區別……………一四七  
 賭博、富籤ノ未遂ハ之ヲ罰スルヤ……………一四七  
 禮拜所ニ對シ不敬ノ所爲アリタル者ノ處分如何……………一四七  
 說教、禮拜又ハ葬式ヲ妨害シタル者ノ處分如何……………一四八  
 墳墓ヲ發掘シタル者ノ處分如何……………一四八  
 檢視ヲ經スシテ變死者ヲ葬リタル者ノ處分如何……………一四九  
 瀆職ノ罪トハ何ソ……………一四九  
 職權ヲ濫用シタル者ノ處分如何……………一五〇  
 職權濫用ノタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何……………一五一  
 收賂者ノ處分如何……………一五一

贈賂者ノ處分如何……………一五五

收受シタル賄賂ハ如何ニ處分スヘキヤ……………一五三

本罪ノ未遂、外國ニ於ケル犯罪ハ之レヲ罰スルヤ……………一五三

人ヲ殺シタル者ノ處分如何……………一五三

殺人罪ノ豫備ヲナシタル者ノ處分如何……………一五四

人ヲ殺シタル者ノ處分如何……………一五四

人ヲ殺シタル者ノ處分如何……………一五四

レヲ殺シタル者ノ處分如何……………一五五

人ノ身體ヲ傷害シタル者ノ處分如何……………一五六

傷害ノ結果人ヲ死ニ致シタル時ハ如何……………一五六

人ヲ傷害スル者ヲ助勢シタル者ノ處分如何……………一五七

二人以上ニテ人ヲ傷害シ其ノ輕重ヲ知ルコト能ハス又ハ其ノ何レカ傷害ヲ生  
セシメタルヤヲ知ルコト能ハサル時ハ如何……………一五八

暴行ヲ加ヘ未タ傷害ヲ生スルニ至ラサル時ハ如何……………一五九

傷害罪ノ未遂ハ處罰スルヤ……………一五九

過失ニヨリ人ヲ傷害シタル者ノ處分如何……………一六〇

過失ニヨリ人ヲ死ニ致シタル者ノ處分如何……………一六〇

業務上必要ナル注意ヲ怠リタルカタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何……………一六一

墮胎トハ何ソ……………一六二

婦女カ懷妊セリト誤信シ醫師ニ乞ヒテ墮胎藥ヲ服用セシニ其ノ實懷妊シ居ラ  
サリシ場合ノ處分如何……………一六二

墮胎ノタメ婦女ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何……………一六三

人ヲ遺棄シタル者ノ處分如何……………一六三

不法ニ人ヲ逮捕又ハ監禁シタル者ノ處分如何……………一六四

入浴中ノ婦女ノ衣類ヲ隠匿シタル者ノ處分如何……………一六六

懲戒ノ目的ヲ以テ子孫ヲ監禁シタル時ハ如何……………一六六

逮捕、監禁ノタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何……………一六六

脅迫罪トハ何ソヤ……………一六七

暴行又ハ脅迫ヲ用ヒテ義務ナキコトヲ行ハシメ又ハ行フヘキ權利ヲ妨害シタ  
ル者ノ處分如何……………一六八

暴行又ハ脅迫ヲ用ヒテ人ヲシテ義務アルコトヲ行ハシメタル者ノ處分如何……………一六八

略取、誘拐トハ何ソ……………一六九

略取、誘拐罪ノ未遂ハ之レヲ罰スルヤ……………一六九

署名、誘拐罪ハ親告罪ナリヤ……………一六九  
 名譽トハ何ソ……………一七〇  
 公然事實ヲ摘示シテ人ノ名譽ヲ毀損シタル者ノ處分如何……………一七一  
 死者ノ名譽ヲ毀損シタル者ノ處分如何……………一七二  
 法人、狂者、幼者等ノ名譽ヲ毀損シタル者ノ處分如何……………一七三  
 事實ヲ摘示セスシテ自然人ヲ侮辱シタル者ノ處分如何……………一七三  
 官、公吏ヲ侮辱シタル者ノ處分如何……………一七四  
 名譽ニ對スル罪ハ親告罪ナリヤ……………一七四  
 本罪ノ未遂ハ之レヲ罰スルヤ……………一七四  
 虚言又ハ偽計ヲ用ヒテ人ノ信用若シクハ業務ヲ妨害シタル者ノ處分如何……………一七五  
 威力ヲ用ヒテ人ノ業務ヲ妨害シタル者ノ處分如何……………一七六  
 本罪ノ未遂ハ之レヲ罰スルヤ……………一七六  
 竊盜罪ノ處分如何……………一七六  
 強盜罪ノ處分如何……………一七八  
 暴行脅迫ヲ用ヒテ財産上不法ノ利益ヲ得タル者ノ處分如何……………一七八  
 強盜ノ豫備ヲナシタル者ノ處分如何……………一七九

強盜人ヲ殺傷シタル時ハ處分如何……………一七九  
 強盜、婦女ヲ強姦シタル時ノ處分如何……………一八〇  
 自己ノ財物ヲ盜取シタル者ノ處分如何……………一八〇  
 親族、家族間ニ於テモ盜犯成立スルヤ……………一八一  
 親族又ハ家族ト然ラサル者トノ共犯ナル時ハ如何ニ處分スヘキヤ……………一八一  
 電流ヲ盜ミタル者ノ處分如何……………一八一  
 人ヲ欺罔シテ財物ヲ騙取シタル者ノ處分如何……………一八二  
 無錢飲食、無錢乘車、偽名者ノ處分如何……………一八三  
 人ヲ欺罔シテ財産上不法ノ利益ヲ得タル者ノ處分如何……………一八三  
 他人ノ爲メ業務ヲ處理スル者故意ヲ以テ本人ニ財産上ノ損害ヲ加ヘタル者ノ處分如何……………一八四  
 人ヲ恐喝シテ財物ヲ交付セシメタル者ノ處分如何……………一八五  
 詐僞及ヒ恐喝ノ未遂ハ之レヲ罰スルヤ……………一八五  
 自己ノ財物ニ付テハ詐僞取財罪成立セサルヤ……………一八五  
 親族又ハ家族ニ對シ詐僞又ハ恐喝ノ行爲アリタル時ハ如何ニ處分スヘキヤ……………一八六  
 電氣ニ付テハ詐僞及ヒ恐喝罪成立セサルヤ……………一八六

横領ノ罪トハ何ソヤ……………一八七

自己ノ占有スル他人ノ財物ヲ横領シタル者ノ處分如何……………一八七

犯罪ニヨリ得タル物品ノ委托ヲ受ケ之レヲ消費シタル者ノ處分如何……………一八八

業務上自己ノ占有セル他人ノ物ヲ横領シタル者ノ處分如何……………一八九

遺失物、漂流物其ノ他占有ヲ離レタル他人ノ物ヲ横領シタル者ノ處分如何……………一八九

來客カ忘レ置キタル物品ヲ横領シタル者ノ處分如何……………一九〇

紙屑中ヨリ紙幣ヲ發見シテ之レヲ消費シタル者ノ處分如何……………一九一

親族、家族間ニ於テ横領罪成立スルヤ……………一九二

贓物トハ何ソ……………一九三

贓物ヲ收受シタル者ノ處分如何……………一九三

贓物ノ運搬、寄藏、故買又ハ牙保ヲナシタル者ノ處分如何……………一九三

親族ノ贓物ヲ收受、故買、寄藏、牙保シタル者ノ處分如何……………一九三

十四歳未滿ノ幼者カ盜ミ來リタル物件ヲ故買シタル者ノ處分如何……………一九四

公務所ノ用ニ供スル文章ヲ毀棄シタル者ノ處分如何……………一九四

權利、義務ニ關スル文章ヲ毀損シタル者ノ處分如何……………一九五

權利、義務ニ關セサル他人ノ文章ヲ毀損シタル者ノ處分如何……………一九五

建造物、艦船以外ノ物件ヲ損壞シタル者ノ處分如何……………一九六

人ノ占有セル動物ヲ傷害シタル者ノ處分如何……………一九七

差押ヲ受ケ、物權ヲ負擔シ又ハ賃貸シタル自己ノ物ヲ損壞又ハ傷害シタル者ノ處分如何……………一九七

他人ノ信書ヲ隱匿シタル者ノ處分如何……………一九八

# 刑法質疑錄

## 第一章 總論

問 刑法トハ何ツ

答 刑法トハ犯罪ト刑罰トヲ規定シタル法令ヲ云フ

夫レ國家ハ土地人民主權ノ三者ヲ要素トシテ成立ス國內幾多ノ人民中或ハ人ヲ殺ス  
モノアラン或ハ人ノ物ヲ竊取スルモノアラン之レ等幾多ノ惡事ヲ放任センカ國家ハ  
遂ニ弱肉強食優勝劣敗ノ世トナリ四民瞬時モ枕ヲ高クスルコト能ハサルヘシ於茲乎  
國家ハ人民ニ對シ或ハ行爲ヲ命シ或ハ行爲ヲ禁シ（即チ犯罪）若シ之ノ命令禁令ヲ  
犯サンカ之レヲ所罰シ（即チ刑罰）以テ吾人ノ生命、身體、自由、財產、名譽ヲ保  
護スルノ要アリ之ノ關係ヲ規定シタルモノ之レ即チ刑法ナリ換言セハ刑法トハ犯罪  
ト制裁トヲ規定シタル國ノ法律ヲ云フナリ

刑法ニ廣狹ノ二意義アリ廣義ノ刑法トハ犯罪ト刑罰トヲ規定シタル凡テノ法令ヲ云  
フ（民法、商法、破産法、酒造税法、煙草專賣法等ノ中ニ散在スル刑罰法令ヲ總稱  
ス）狹義ノ刑法トハ廣義ノ刑法中特ニ刑法ナル名稱ヲ附セラレタル法律ノミヲ云フ

故ニ我改正刑法ノ如キハ所謂狹義ノ刑法中ニ屬ス

狹義ノ刑法ヲ分チテ普通刑法特別刑法ノ二ニ分ツコトヲ得ヘシ普通刑法トハ人、場  
所、事項等ニ關シ適用ノ範圍廣キモノヲ云ヒ(改正刑法)特別刑法トハ特別ノ人、場  
所、事項ニ關シ適用サル、モノ例ヘハ陸海軍刑法ノ如キヲ云フナリ

問 改正ノ要點ヲ問フ

答 舊刑法ハ我國古代ニ行ハレタル支那系ノ法典ニ勝ルコト數等ナリシモ第一母法  
タル佛國法ヲ其ノ儘翻譯シタルモノナルヲ以テ國土、人情、風俗ニ適セス第二文明  
ノ程度猶低キ時代ニ制定シタル舊法ハ進歩セル方今社界ノ罪惡ヲ撲滅スル能ハス第  
三舊法ハ應報主義ヲ採用シタルタメ刑ノ範圍極メテ狹少ニシテ犯罪ノ狀況及犯人ノ  
意思等ニヨリ適當ノ刑ヲ科スルコトヲ得ス從テ情狀輕キモノニ對シテモ重刑ヲ科シ  
情狀重キモノニ對シテモ輕罪ヲ科スルノ餘儀ナキニ至ルノ欠點アリ爲メニ却テ犯罪  
ヲ増加セシムルノ恐レアルヲ以テ新刑法ニ於テハ犯人ノ意思性質ニ重キヲ置キ裁判  
官ヲシテ自由裁量ノ餘地ヲ廣カラシメ以テ刑罰ノ目的ヲ達スルコトニ助メタリ  
改正ノ重ナル點ヲ列舉セハ左ノ如シ

一、重罪、輕罪、違警罪ノ別ヲ廢シ刑罰裁量ノ範圍ヲ擴大シタルコト  
舊刑法ハ此區別ヲ認メタルモ新刑法ハ人格主義ヲ採ルノ結果刑罰裁量ノ範圍ヲ廣

大シテ裁判官ニ自由ナル判斷ヲ許サル、ベカラサルガ故ニ斯ノ如キ區別ヲ爲シ一  
定ノ範圍内ニアラサレバ刑ノ上下ヲ爲スベカラズトセルガ如キハ何等實用ナキノ  
ミナラス却テ事ヲ錯雜ナラシムルモノナルガ故ニ現刑法ハ重罪、輕罪、違警罪ノ區  
別ヲ廢スルト同時ニ刑名ノ數ヲ減シ死刑、徵役、禁錮、罰金、拘留、及科料ノ五トシ  
更ニ附加刑ニ付テモ僅カニ沒收ヲ存スルニ止メタリ (改刑九、舊刑七、八、九)

二、法條ヲ減シタルコト  
舊法ハ四百三十條ヨリ成リタルモ本法ハ僅ニ二百六十四條トナシタリ蓋シ舊法ハ  
他ノ法令ト抵觸スルモノ、無用ノ條文等尠ナカラサルタメ之レヲ削除シタル結果  
ナリ

三、自由裁量ノ餘地ヲ擴大ナラシメタルコト

四、附加刑ヲ沒收ニ限リタルコト

五、大赦特赦ノ規定ヲ削除シタルコト

由來大赦特赦ヲ與フルハ憲法上天皇ノ大權ニ屬スヘキモノニシテ刑法ニ之レヲ規  
定スルハ違憲ノ譏アレハナリ (舊刑六二、六四、六五)

六、親族例ヲ廢シタルコト

蓋シ民法ノ規定アル以上ハ殊更ニ刑法ニ之レヲ規定スルノ要ナケレハナリ (舊



刑一一四、一一五民法七二五)

七、幼業者ノ責任年令ヲ變更シタルコト

舊法ハ十二年マテヲ無責任者トシタルモ本法ハ十四年迄ハ無責任者トシ十四年以  
上ハ全責任ヲ負スコト、セリ (舊刑七九乃至八二改刑四一)

八、國際的ノ規定ヲ設ケタルコト

九、刑ノ執行猶豫ヲ設ケタルコト

十、公務員ノ規定ヲ設ケタルコト

舊法ニ於テ官公吏ヲ特ニ所罰スル規定アリシモ之レニテハ未タ満足シ能ハサルモ  
ソアルニヨリ本法ハ之レヲ改メ公務員トナシ廣ク法令ニ從テ職務ニ從事スルモノ  
ニ適用スルコト、セリ (改刑七舊刑二〇五、二七三、乃至二九〇)

十、一併合罪ノ所罰ヲ改メタルコト

舊法ハ吸收主義ヲ採用シ (舊刑一〇一、一〇二) 數罪俱發ノ場合ニハ輕キ刑ハ重キ  
刑ニ吸收サル、ヲ以テ重テ重キニ從テ所斷スル旨規定シタルモ本法ハ之ノ主義ヲ  
採ラス主トシテ併科主義ヲ採リ (改刑四七、四八) 各罪ヲ通算シテ所罰スルコト、  
セリ但シ例外トシテ吸收主義折衷主義ヲモ採用セリ (改刑四六、五四)

十二、教唆者ノ教唆者ヲ所罰スル規定ヲ設ケタルコト

舊法ニ於テハ之ノ明文ナカリシタメ (舊刑一〇五) 議論百出セシヲ以テ特ニ明文  
ヲ設ケ之レヲ明ニセリ (改刑六一)

十三、正當防衛ヲ總則中ニ規定シタルコト

十四、賭博犯ヲ非現行犯トシタルコト

### 第二章 本論

### 第一編 總則

### 第一章 法令

〔問〕 總則トハ何ソヤ

刑法ノ總則ハ刑罰法令全體ニ共通ナル一般原則ヲ規定シタルモノナリ從テ他ノ法令  
ニ於テ刑ヲ定メタルモノニ亦之ヲ適用スルコトヲ得ルモノトス然レトモ他ノ法令ニ  
特別ノ規定アル場合ハ特別法ハ普通法ニ優ルノ原則ニヨリテ刑法ノ總則ヲ適用セサ  
ルモノトス

〔問〕 刑法ハ何人ニ適用セルハヤ

〔答〕 刑法ハ犯罪ト刑罰トヲ規定シタル法律ナルヲ以テ苟モ國家ノ安寧秩序ヲ害スル

モノニ對シテハ何人ヲ論セス適用サル、ヲ原則トス

但シ例外トシテ左ニ記載スル身分ヲ有スル人ニ對シテハ本法ヲ適用セザルモノトス  
(1)天皇 憲法第三條ニ曰ク天皇ハ神聖ニシテ侵ス可カラスト之レ即チ天皇ノ刑法上

無責任ナルコト明ニシタルモノナリ蓋シ天皇ハ國ノ元首ニシテ統治權ヲ總  
覽シ給フヲ以テ一切ノ國法ハ皆チ天皇ニヨリテ制定サル、モノナルカ故ニ  
國法ヲ以テ天皇ヲ支配シ能ハサルハ當然ナリ

攝政ニ付テハ學者間議論アルモ元來攝政ハ天皇ニアラス天皇カ未成年ナル  
カ若シクハ天皇ハシキニ亘ル故障ニヨリ大政ヲ親ラスルコト能ハサル時ニ  
置カル、ニ過キサルヲ以テ攝政ヲ刑法上無責任ト云フハ誤レリ要スルニ憲  
法第三條ノ不可侵權ハ天皇固有ノモノト云フ可シ隨テ例令不日皇位ヲ繼承  
セラルヘキ皇太子ト雖モ國法上無責任ト云フヲ得サルナリ

右ノ如ク君主ノ無責任ハ一身のノモノナルヲ以テ若シ君主ヲ教唆シテ罪ヲ  
犯サシメタルモノアラハ教唆罪ヲ以テ所罰サルヘク又君主ヲ幫助シテ罪ヲ  
犯サシメタルモノハ從犯トシテ所罰サルヘキモノトス反對說アルモ感情的  
ニシテ法理上ノ根據ヲ有セス

(2)帝國議會ノ議員 憲法第五十二條ニ曰ク「兩議院ノ議員ハ議院ニ於テ發言シタル

意見及表決ニ付院外ニ於テ責ヲ負フコトナシ」ト之レ即チ議員ノ言論自由  
ヲ保障シタルモノニシテ議員ヲシテ其ノ職責ヲ全カラシメンカタメナリ從  
テ之ノ無責任行爲ハ發言シタル意見及表決ニ限ルヲ以テ其ノ他ノ犯罪行爲  
ニ付テハ(例ヘハ歐打ノ如シ)罪トナルヘキモノトス但シ議會ノ開會中ハ議  
院ノ承諾ナクシテ逮捕サル、コトナシ (刑訴一三〇ノ二憲五三)

(3)外國ノ君主大統領 外國ノ君主大統領ニ對シテハ國際禮讓上我刑法ヲ適用セス其  
ノ家族從者ニ對シテモ亦然リトス蓋シ國家ハ相互同等ノ地位ニアルモノナ  
ルヲ以テ外國ノ君主大統領ハ我君主ト同一ノ尊敬ヲ拂フヘキモノトス若シ  
然ラスシテ我刑罰法令ヲ適用スルコト、センカ國家ノ親善ヲ害スルノ恐レ  
アルヲ以テ近時國際ノ慣例トシテ外國君主大統領ニ對テ不可侵權ヲ與ヘタ  
ルナリ

(4)外國ノ使臣 外國ノ使臣ハ其ノ本國又ハ君主、大統領ヲ代表シテ來ルモノナルヲ  
以テ我國法ヲ適用セサルモノトス外國ノ使臣トハ全權大使、公使、代理公  
使、辨理公使、軍使等ニシテ之レ等使臣ノ家族從者モ亦治外法權ヲ有スル  
モノトス

領事ハ國內官吏ニシテ外交官ニアラス只外國ニ駐劄スルニ過キサルヲ以テ

治外法權ヲ有セサルヲ原則トス然レトモ近時多クハ條約ニヨリ駐劄國ノ法律ニ從ハサルコト、セリ

(5) 外國ノ軍隊、軍艦、外國ノ軍隊、軍艦ニ對シテハ我刑法ヲ適用セサルヲ原則トス然レトモ軍艦ノ乘組員カ艦船ヲ離レテ職務外ノ行爲ヲナシテ犯シタル罪又ハ軍隊兵員カ職務外ノ罪ヲ犯シタル時ハ我國法ヲ以テ所分スヘキモノトス

〔問〕 犯罪人カ外國ニ在住スル時ハ如何ニシテ處分スヘキヤ

〔答〕 我刑法ハ外國ニアル自國人ノミナラス外國ニアル外國人ト雖モ苟モ我國ノ治安ヲ害スルモノハ我刑法ヲ以テ所罰スルコトヲ規定セリ(改刑二、三、四)然リ外國ニ於ケル犯罪ト雖モ我刑法ヲ以テ所罰スルコトヲ得ルモノノ所罰權ノ實行ニ至リテハ內國ニ限ルモノニシテ外國ノ領土内ニ於テ我權力行爲ヲ實行スルカ如キ外國ノ主權ヲ害スルモノナルヲ以テ所罰權ノ實行ハ外國ノ領土内ニ及ハサルモノトス依之觀之ハ我國ニ於テ罪ヲ犯シ外國ニ逃レタルモノ外國ニ於テ本法ノ罪ヲ犯シタルモノニ對シテハ我國ハ所罰權アルモ之レヲ實行スルコト能ハサルニ至ル於之カ列國共助ノ必要ヲ生スルナリ

犯罪ニ關スル列國ノ共助ハ犯人ノ引渡ナリ近來各國ハ之ノ刑罰權ノ實行ヲ容易ナラシムルタメ相互犯罪人引渡條約ヲ締結シ條約國間ニ於ケル犯罪人ハ當事者國ノ請求

ヨリ互ニ之レヲ引渡スコト、セリ而シテ犯罪人ノ引渡ハ一ニ條約ニヨリ定マルト雖モ左ノ如キ犯罪人ハ引渡サ、ルヲ例トス

一、引渡サルヘキ犯罪ハ當事者國ニ於テ何レモ罪ト認ム可キ行爲ナルコト例令ハ盜犯、殺傷罪等ノ如シ故ニ政治上ノ犯人即チ國事犯ノ如キハ引渡サ、ルヲ常トス蓋シ政治上ノ犯人ハ請求國ニ取リテハ重大ナル犯罪ナルモ被請求國ヨリ見ル時ハ何等ノ危害ナク却テ被請求國ノ歡迎スヘキ場合多ク他ノ盜犯殺人等一般ノ犯罪ノ如ク何レノ國凡テノ人ニ危險ナルニアラス其ノ思想高尚ニシテ背德卑劣ノ所爲ニアラサレハナリ

二、被請求國ニ於テ所罰ノ必要アル時ハ所罰後ニアラサレバ引渡サス

三、自國人ハ引渡サ、ルヲ原則トス其ノ理由トスル所ハイ他國ノ偏頗ナル所刑ヲ避ケロ自國ノ尊嚴ヲ維持セントスルニアリ然レトモ近時各國ノ法制略軒輊ナク亦犯罪ニ至大ノ關係ヲ有スル請求國ニテ所罰セシムルハ寧ロ適當ナルヲ以テ之ノ原則ハ漸ク破ラレ日米犯罪人引渡條約ノ如キハ自國人ト雖モ相互ノ保證アル時ハ之レヲ引渡スコト、セリ

要之犯罪人外國ニ在住スル時ト雖モ犯罪人引渡條約ノ締結ニヨリ完全ニ刑罰權ノ實行ヲナシ得ヘキモノトス

〔問〕 我國ノ罪ヲ犯シ外國ニ於確定裁判ヲ受テケタル者ヲ重ネテ所罰スル事ヲ得ルヤ

〔答〕 曰ク然リ例令外國ニ於テ確定裁判ヲ受ケタル者ト雖モ我刑以テ重ネテ所罰スルコトヲ得ルナリ（改刑五）何トナレハ外國ノ法律ハ必スシモ我國ノ法律ト同一ニアラス從テ一ノ犯罪ト雖モ或ハ我國ヨリ重ク罰スルモノアラン或ハ輕ク罰スルモノアラン或ハ全ク所罰セサルモノアルヘシ於之カ我刑罰ノ目的ヲ達スルタメニハ我國法ヲ適用スルノ必要アリ之レ外國ニ於テ已ニ確定判決ヲ受ケタルモノト雖モ重ネテ所罰スルコトヲ得セシメタル所以ナリ

然レトモ右犯人ニシテ若シ外國ニ於テ言渡サレタル刑ニ付キ一部又ハ全部ノ執行ヲ終リタル時ハ刑ノ執行ヲ輕減シ又ハ免除スルコトヲ得ヘキモノトス（改刑五ノ二）

〔問〕 確定裁判トハ何ソ

〔答〕 確定裁判トハ裁判カ不服ヲ申立ツルノ道ナキニ至リタル場合ヲ云フ換言セハ將ニ刑ヲ執行サレントスルニ至リタル場合ヲ云フ例ヘハ地方裁判所ノ第一審判決ニ對シテハ刑罰二七一條ノ規定ニヨリ五日內ニ控訴スル事ヲ得ヘク控訴院ノ判決ニ對シテハ刑罰二七一條ノ規定ニヨリ三日內ニト告スル事ヲ得ヘシ之ノ控訴、上告ノ期間內ハ未確定ノ裁判ニシテ之ノ期間ヲ徒過スルカ又ハ大審院ニ於テ終審ノ判決ヲ受ケタル時ハ茲ニ裁判ハ確定シテ又勳力スヘカラサル効力ヲ發生スルモノトス而シテ裁

判確定ハ直ニ刑ノ執行ヲナスヘキモノトス

〔問〕 舊法時代ニ罪ヲ犯シタル者ハ本法ニ於テ如何ニシテ所罰スヘキヤ

〔答〕 之ノ場合ニハ新舊法ヲ比較シテ輕キ刑ヲ科スヘキモノトス  
元來法律ノ効力ハ既往ニ遡ラサルヲ原則トス故ニ舊法ヲ廢シ新法ヲ制定シタル場合ニハ悉ク新法ノ支配ヲ受クヘキモノナリ何トナレハ舊法ハ善シカラストシテ新法カ制定サレタルモノナレバナリ（格言ニ曰ク新法ハ舊法ニ優ル、法ハ既往ニ遡ラス）然レトモ舊法時代ノ犯罪ニ對シ新法ヲ以テ重ク罰スルハ聊カ酷ニ失スルノ嫌アルヲ以テ本法ハ第六條ニ於テ特ニ例外規定ヲ設ケ犯罪ノ後ノ法律ニヨリ刑ノ變更アリタル時ハ其ノ輕キモノヲ適用ストセリ之レ蓋シ一種ノ恩惠的ノ規定ニシテ例令ハ明治三十九年ニ罪ヲ犯シ明治四十二年ニ至リ發覺シテ訴追セラレタル場合又ハ舊刑法時代ノ裁判カ未タ確定セサル場合ニハ新舊刑法ヲ比較對照シテ何レカ輕キ刑ヲ適用スヘキモノトス（刑施二、三）

〔問〕 公務員トハ何ソヤ

〔答〕 公務員トハ官吏公吏其ノ他法令ニヨリ公務ニ從事スル議員委員其ノ他ノ職員ヲ云フ（改刑七）

茲ニ法令ニヨリ公務ニ從事スル議員トハ帝國議會、府縣會、郡市町村區會等ノ議員

ヲ云ヒ委員トハ府縣郡市町村區等ノ常設委員又ハ臨時委員ヲ云フ其ノ他ノ職員トハ法令ノ規定ニヨリ公務ニ從事スルモノニシテ中、小學校教師市町村書記、廷丁等ヲ云フ彼ノ雇員ニ付テハ議論ノ岐ル、所ナルモ其ノ他ノ職員中ニ含まストノ見解ヲ正シト信ス故ニ執達吏代理者通信事務員ノ如キハ公務員ニアラサルナリ（明治四一年八月二十二日司法省民刑局長回答）

舊刑法ハ官公吏ニ限ル特別罰則ヲ設ケタルモ本法ハ之レヲ廢シテ廣ク公務ニ從事スルモノト改メタルニヨリ苟モ法令ノ規定ニヨリ公務ニ從事スルモノハ悉ク公務員トシテ所罰スルコト、セリ

〔問〕 運動會祝賀會等ノ委員ハ公務員ナリヤ

〔答〕 然ラス何トナレハ刑法上公務員ト稱スヘキモノハ法令ニヨリ公務ニ從事スル議員タリ委員タルモノヲ云フヲ以テ法令ノ規定ニヨラサル委員即チ本問ノ如キ運動會祝賀會等ノ委員ハ公務員ニアラサルナリ

〔問〕 公務所トハ何ソ

〔答〕 公務所トハ公務員カ職務ヲ取扱フ所ヲ云フ例ヘハ諸官衙、町村役場、學校、議事堂、事務所等ノ如シ（改刑七）

## 第二章 刑

〔問〕 刑トハ何ソヤ

〔答〕 刑トハ犯罪ヲ撲滅スルタメ犯人ニ科スル制裁ヲ云フ換言セハ犯罪ニ對スル應報ヲ云フナリ

刑ヲ分チテ主刑、附加刑ノ二トス主刑トハ犯罪ニ對スル獨立ノ刑ニシテ附加刑ハ主刑ニ附隨シテ科スル刑罰ナリ故ニ附加刑アレハ必ス主刑アリ反之主刑アルモ必スシテモ附加刑アリト云フヲ得ス要スルニ附加刑ハ特殊ノ犯罪ニ對シ主刑ノミニテ刑ノ目的ヲ達シ得サル場合ニ對スル刑罰ナリ例令ハ茲ニ貨幣ヲ偽造シタルモノアリト假定センニ偽造者ノミヲ所罰スルモ（即チ主刑ノミ改刑一四八）偽造サレタル貨幣ヲ沒收スルニアラサレハ之ノ犯罪ヲ全ク防止シタリト云フコト能ハス故ニ刑法ハ之ノ場合ニ於テハ主刑トシテ偽造者ヲ所罰スルト共ニ附加刑トシテ第十九條ノ規定ニヨリ偽造ノ貨幣ヲ沒收スヘキモノトス

本法ノ刑ヲ列舉セハ左ノ如シ

第一 主刑ヲ分チテ死刑、生命刑（懲役、禁錮、拘留（自由刑）「就中懲役及禁錮ハ無期有期ニ分ツ」罰金、科料（財産刑）（改刑九舊刑六、七、八、九）

第二 附加刑ハ沒收ノミトス舊刑法ニ於テハ剽奪公權、停止公權、監視ヲ以テ附加

刑トナシタルモ本法ハ之レヲ廢除シタリ (改刑九舊刑十)

「問」 懲役ト禁錮トノ差異如何

「答」 懲役モ禁錮モ其ノ刑期ハ同一ナルヲ以テ人或ハ兩者ノ區別ヲ疑フモ左ノ如キ區別アルモノトス

一、懲役ハ主トシテ破廉耻罪ノ犯人(例ヘハ姦淫、盜犯、詐僞犯)ニ科セラル、モ禁錮ハ主トシテ非破廉耻罪ノ犯人(例ヘハ過失傷害罪不敬罪等ノ如シ)ニ科セラル

二、懲役ハ定役ニ服スルモ禁錮ハ定役ニ服セス (改刑一二、一四)

三、懲役ト禁錮トヲ比較對照スヘキ場合ニハ懲役ヲ以テ重シトナス (改刑一〇)

「問」 刑ノ執行トハ何ソ

「答」 刑ノ執行トハ判決ニヨリ言渡サレタル刑罰ヲ實行スルモノニシテ判決ノ確定ニヨリ始メテ執行ニ着手スヘキモノトス而シテ刑ノ執行ハ檢事ノ指揮命令ノ下ニ司獄官又ハ執達吏カ執行スルモノトス (刑訴三二〇) 但シ時トシテハ警察官ヲシテ刑ノ執行ヲナサシムルコトアリ

一、生命刑ノ執行 死刑ノ執行ハ獄内ニ於テ絞首スルモノトス

二、自由刑ノ執行 即チ懲役、禁錮、拘留ノ執行ハ獄舎ニ拘禁ス

三、財産刑ノ執行 即チ罰金、科料ニシテ金額其ノ他ノ物件ヲ納付セシメテ執行ス若シ任意ニ納付セサル時ハ強制執行ス

「問」 刑期トハ何ソ

「答」 刑期トハ科刑ノ範圍ヲ云フモノニシテ本法ニ於テハ左ノ如ク規定セリ

一、死刑ハ生命刑ナルヲ以テ刑期ナルモノナシ絞首ヲ以テ終了ス (改刑一二)

二、無期懲役、無期禁錮ハ終身刑ニシテ終身出獄ヲ許サス (改刑一二、一三)

三、有期懲役、有期禁錮ハ一月以上十五年以下トス (改刑一二、一三)  
就中之レヲ加重スル時ハ二十年ニ至ルコトヲ得減輕スル時ハ一月下ニ下スコトヲ得 (改刑一四)

四、罰金ハ二十圓以上トシ若シ輕減スルトキハ二十圓以下ニ下スコトヲ得 (改刑一五)

五、拘留ハ一日以上三十日未滿トス (改刑一六)

六、科料ハ十錢以上二十圓未滿トス (改刑一七) 罰金又ハ科料ヲ完納シ能ハサルモノハ罰金ニリアテハ一年以内科料ニアリテハ三十日以下ノ期間内勞役場ニ留置スルヘキモノトス若シ併合罪ニヨリ刑ヲ併科スル時ト雖モ (改刑四八、五三) 科料ニ付テハ六十日以上留置スルコトヲ許サス又罰金、科料ノ内幾分ヲ納付シタル時

ハ罰金又ハ科料ノ全額ト拘留日數トノ割合ニ從ヒ其金額ニ相等スル日數ヲ控除シテ之レヲ留置スヘキモノトス（改刑一八舊刑二七、三〇、四二）

〔問〕 罰金又ハ科料ノ刑ニ處セラレタル者之レヲ納付セスシテ死亡シタル時ハ如何

〔答〕 相續財産中ヨリ懲收ス

按スルニ刑罰ハ犯人ニ對シテ執行スヘキモノナルヲ以テ犯人ノ死亡ニヨリテ消滅スヘキモノトス然レモ罰金、科料ノ如キ財産刑ニアリテハ例令犯人死亡スルモ執行不能ニアラサルヲ以テ其ノ相續財産中ヨリ懲收スルヲ正當トス若シ夫レ生命刑自由刑ニアリテハ死亡ニヨリテ刑ノ執行ヲナスコト能ハサルヲ以テ自然刑罰ノ消滅ヲ來スモノト云フヘシ

〔問〕 沒收トハ何ソヤ

〔答〕 沒收ハ附加刑ニシテ主刑ノミニテハ刑ノ目的ヲ達セサル場合ニ主刑ニ附隨シテ科スヘキ刑ニシテ本法ニ於テハ沒收スヘキ場合ヲ左ノ如ク規定セリ（改刑一九舊刑四三、四四）

- 一、犯罪行為ヲ組成シタル物 例へハ現ニ賭シツ、アル物、貨幣變造ノ場合ニ其ノ材料トナリタル貨幣ノ如シ
- 二、犯罪ノ用ニ供シタル物件 例へハ殺人罪ニ用ヒタル刀劍、短銃ノ如シ

三、犯罪ノ用ニ供セントシタル物 例へハ人ヲ毒殺セントシテ所持シタル毒藥ノ如シ

四、犯罪行為ヨリ生シタル物 例へハ偽造變造ニヨリ鑄造サレタル貨幣、河川法ノ禁ヲ犯シテ火藥ヲ水中ニ投シテ爆發セシメテ得タル魚ノ如シ

五、犯罪行為ヨリ得タル物 例へハ收賄物件、無免許銃獵者ノ獲タル鳥魚ノ如シ  
以上列記ノ各項ニ當ル時ハ沒收スヘキモノトス之レ蓋シ如上ノ物件ヲ放任スル時ハ或ハ社界ニ危険ヲ及ホシ又ハ社界ノ風紀ヲ紊シ普ク刑ノ目的ヲ達スルコト能ハサルヲ以テナリ而シテ沒收ノ目的トナルヘキモノハ犯人以外ノ人ノ所有ニ屬セザルコトヲ必要トスルモ（若シ所有者ノ分明シ居ルモノナル時ハ其ノ本人ニ還付スヘキモノトス）其ノ物件カ動産タルト不動産タルトヲ問ハサルナリ只實際ニ於テ不動産ヲ沒收スルカ如キ場合ノ極メテ稀ナルノミ（外患罪ニ於ケル場合ニ家屋ヲ敵軍ニ貸與シタルカ如キ時ハ沒收ス）

〔問〕 未決拘留トハ何ソ

〔答〕 裁判ノ言渡アルモ上訴期間中ハ判決ハ未タ確定セス故ニ判決ノ未確定中ハ未タ有罪者トモ無罪者トモ判明セス從テ犯罪ノ嫌疑者トシテ繋カル、ノミ之ノ嫌疑中ヲ稱シテ未決拘留ト云フ（改刑二一）

〔問〕 未決拘留中ノ日數ハ之レヲ本刑ニ加算スヘキヤ

〔答〕 未決拘留ノ日數ハ其ノ全部又ハ一部ヲ本刑ニ算入スルコトヲ得（改刑二一）理論トシテハ未決拘留中ハ如何ニ長年月ト雖モ之レヲ本刑ニ加算セサルヲ可トス何トナレハ未決拘留中ハ謂所犯罪ノ嫌疑中ニシテ便宜上一定ノ場所ニ留置スルノミ未決以テ刑罰ト云フコト能ハス從テ本刑ニ算入スヘキモノニアラス然レモ未決拘留中ト雖モ被告人ノ自由ヲ束縛シ被告人ニ與フル苦痛ハ實際ニ於テ刑罰ト敢テ擇ハサルヲ以テ本法ハ理論ニ拘泥セス未決拘留中ト雖モ其ノ情況ニヨリ全部又ハ其ノ一部ヲ刑期ニ算入スルコトヲ得セシメタリ然レモ被告人カ故意ニ拘留期間ヲ延長セシメタルカ如キ場合ニハ之レ自ラ求メタル苦痛ニシテ必スシモ憐ム可モノニスラス之レヲ以テ本法ハ未決拘留中ノ日數ヲ刑期ニ算入スルト否トハ一ニ裁判官ノ自由判斷ニ任シタリ而シテ未決拘留中ノ日數ハ如何ナル本刑ニ算入スヘキヤニ付テ明文ナキヲ以テ裁判官ハ凡テノ刑ニ算入スヘキモノトス然レモ死刑ト無期刑ニハ性質上算入スルコト能ハサルモノトス（舊刑五一）

### 第三章 期間計算

〔問〕 期間ハ如何ニシテ計算スヘキヤ

〔答〕 刑ハ裁判確定后ニアラサレハ執行スルコト能ハス刑ノ執行ニハ期間算定ノ必要ヲ生ス民法第百三十八條ニヨレハ期間ノ計算法ハ法令又ハ裁判上ノ命令等ニ特別ノ定メナキ限リハ民法ノ規定ニヨルコトトセリ然レトモ本法ニ於テハ第二十二條以下ニ於テ特別ノ明文アルヲ以テ同法ニヨリ期間ヲ算定スヘキモノトス即チ刑期ノ計算ハ一日ハ二十四時間トシ月又ハ年ヲ以テスヘキモノハ曆ニ從ヒテ算定スヘキモノトス而シテ刑期ハ何時ヨリ算定スヘキヤト云フニ裁判確定ノ當日ヨリ算定スヘキモノニシテ判決言渡ノ日ヨリ起算スヘキモノニアラサルナリ（改刑二三）又受刑ノ初日ハ時間ヲ論セス一日トシ（民法一四〇）ハ初日ヲ算入セサルコトトセサルヲ以テ本法トハ正反對ナリ）放免ハ期間滿了シタル翌日ニ於テ之レヲ行フヘキモノトス（改刑二四舊刑四九二）

### 第四章 刑ノ執行猶豫

〔問〕 刑ノ執行猶豫トハ何ソ

〔答〕 抑モ刑罰ハ社界ノ安寧秩序ヲ保全スルヲ以テ目的トス故ニ判決確定セハ茲ニ刑ノ執行ヲナサ、ルヘカラス而シテ刑ノ執行ハ犯人ヲシテ善化セシメントスルニアリ勸善懲惡ノ目的ヲ達セントスルニアリ然リ而シテ犯人ニハ其ノ情狀種々アリテ數度



ノ刑罰ヲ受クルモ敢テ改悛ノ情ナキモノアリ未タ刑ノ執行ヲ受ケス單ニ刑ノ云渡ノ  
ミニテ懼怖シ大ニ改悛ノ情アルモノアリ若シ夫レ刑ヲ執行セストモ犯罪ヲ撲滅スル  
ノ途アリトセンカ強テ刑ヲ執行スルノ必要ナシ況ンヤ微罪初犯ノ罪人ヲシテ極惡非  
道ノ罪人ト共ニ所刑スルニ於テハ入獄ノタメ却テ惡習ニ感染シ或ハ刑餘ノ人トシテ  
社界ヨリ指彈サル、タメ自暴自棄トナリ却テ刑ノ執行ノタメ惡結果ヲ生シ犯罪ヲ續  
發助成スルカ如キ現象ヲ來スコトアルヲ以テ或ル種ノ犯罪ニ對シテハ刑ヲ言渡スノ  
ミニテ一定ノ條件ノ下ニ一時其ノ執行ヲ猶豫シ以テ犯人ヲ善化セシムルノ必要アリ  
之ノ制度ヲ稱シテ刑ノ執行猶豫ト云フナリ

〔問〕 刑ノ執行猶豫ハ如何ナル場合ニ許サル、ヤ

〔答〕 刑ノ執行猶豫ハ刑事政策上ヨリ産出シタル一ノ恩惠の規定ナルヲ以テ執行ヲ猶  
豫スルト否トハ一ニ裁判官ノ權能ニ屬スヘキモノトス（改刑二五刑施五四）

刑ノ執行猶豫ハ裁判所ノ職權ニヨリ又ハ檢事ノ請求ニヨリ言渡スヘキモノナレ左  
ノ條件ニ該當スルコトヲ必要トス

- 一、前ニ禁錮以上ノ刑ニ處セラレタルコトナキ者
- 二、前ニ禁錮以上ノ刑ニ處セラレタルコトアルモ其ノ執行ヲ終リ又ハ其ノ執行ノ免  
除ヲ得タル日ヨリ（即チ出獄ノ日ヨリ）七年以内ニ禁錮以上ノ刑ニ處セラレタル

コトナキ者

以上ノ要件ヲ具備シタルモノニシテ二ヶ年以下ノ懲役又ハ禁錮ノ刑ニ處セラレタル  
時ハ犯人ノ情狀ニヨリ裁判確定ノ日ヨリ一年以上五年以下ノ期間内其ノ執行ヲ猶豫  
サルヘキモノトス

〔問〕 刑ノ執行猶豫ハ如何ナル場合ニ取消サル、ヤ

〔答〕 以下ノ場合ニハ刑ノ執行猶豫ヲ取消サルヘキモノトス（改刑二六）

- 一、猶豫期間内更ニ罪ヲ犯シ禁錮以上ノ刑ニ處セラレタル時
  - 二、猶豫ノ言渡前ニ犯シタル他ノ罪ニ付禁錮以上ノ刑ニ處セラレタル時
  - 三、猶豫言渡ノ前七年以内ニ禁錮以上ノ刑ニ處セラレタルコト發覺シタル時
- 以上ノ場合ニハ檢事ノ請求ヲ俟テ猶豫ヲ取消サルヘキモノトス（刑施五六）故ニ裁  
判所ハ例令如上ノ事實アルモ檢事ノ請求ナクシテ猶豫ヲ取消スコトヲ得サルモノト  
ス

猶豫ノ取消ニ付テハ即時抗告ヲナスコトヲ得（刑施）

〔問〕 刑ノ執行猶豫ヲ受ケタルモ猶豫期間後罪ヲ犯シタル時ハ累犯ヲ以テ處分スヘキ  
ヤ

〔答〕 刑ノ執行猶豫ノ効力ニ二種ノ主義アリ(一)ハ執行ノミヲ猶豫スルモノニシテ(二)ハ刑ヲ消滅セシムルモノナリ本法ハ此ノ二ノ主義ヲ採リタルヲ以テ猶豫ノ言渡ヲ取消サル、コトナクシテ期間ヲ經過シタル時ハ刑ノ言渡ノ効力ヲ失ハシムルヲ以テ至ク無垢ノ人トナルナリ從テ他日罪ヲ犯スコトアルモ再犯ヲ以テ論スヘキモノニアラス(改刑二七)

〔問〕 罰金、拘留、科料ニ處セラレタル者ニ對シテハ刑ノ執行猶豫ノ特典ナキヤ

〔答〕 然リ刑ノ執行猶豫ハ懲役又ハ禁錮ニ限ルヲ以テ罰金、拘留、科料ニ付テ執行猶豫ノ恩典ニ浴スルコトヲ得ス蓋シ如上ノ犯罪ハ最モ微罪ニシテ刑ヲ執行サル、モ惡風ニ感染シ又ハ自暴自棄トナルカ如キ恐レナキヲ以テナリ(改刑二五)

### 第五章 假出獄

〔問〕 假出獄トハ何ソヤ

〔答〕 刑ノ執行中ト雖モ改悛ノ情顯著ナルモノハ強テ獄内ニ呻吟セシムルノ必要ナシ蓋シ刑罰ノ目的ハ犯罪ヲ撲滅セシメントスルモノニシテ犯人ニ對スル苦痛ヲ目的トスルモノニアラス故ニ假令刑ノ執行中ト雖モ已ニ改悛ノ情アル時ハ執行ヲ免除シ社界的活動ヲナサシムルモ何等ノ害ナキヲ以テ本法ハ入獄ノ犯人ヲシテ一定ノ條件ノ

下ニ出獄スルコトヲ得セシメタリ之ノ制度ヲ稱シテ假出獄ト云フ

本法ニ於テ假出獄ヲ許可スルニハ左ノ各項ニ該當スルコトヲ要ス

一、懲役又ハ禁錮ノ刑ニ處セラレタル者ナルコト

死刑ハ生命刑ナルヲ以テ性質上假出獄ヲ許スヘキモノニアラス又拘留ハ行政處分ヲ以テ何時ニテモ出場セシムヘキモノナルヲ以テ假出獄ノ必要ナシ(改刑三〇)

二、改悛ノ情アル時

三、有期刑ニアリテハ其ノ刑期ノ三分ノ一無期刑ニアリテハ十年ヲ經過シタル後ナルコト(改刑二八舊刑五三乃至五七)

〔問〕 假出獄ニ取消サル、コトアリヤ

〔答〕 左ノ場合ニハ假出獄ヲ取消スコトヲ規定セリ(改刑二九)

一、假出獄中更ニ罪ヲ犯シ罰金以上ノ刑ニ處セラレタル時

二、假出獄前ニ犯シタル他ノ罪ニ付罰金以上ノ刑ニ處セラレタル時

三、假出獄前他ノ罪ニ付罰金以上ノ刑ニ處セラレタルモノニシテ其ノ刑ノ執行ヲナスヘキ時

四、假出獄取締規則ニ違背シタル時

〔問〕 假出獄ヲ取消サレタル時ハ出獄中ノ日數ハ如何ニスヘキヤ

〔答〕 刑期中ニ算入スヘキモノトス (改刑二九ノ二)

舊刑法ハ第五十六條ニ於テ本法ト反對ノ規定ヲ設ケ假出獄取消ノ場合ニハ出獄中ノ日數ハ之レヲ刑期ニ算入セサルコトセリ

〔問〕 假出獄ト刑ノ執行猶豫トハ如何ナル差異アリヤ

〔答〕 假出獄ト言ヒ刑ノ執行猶豫ト云ヒ共ニ刑事政策上ノ恩典ニ外ナラサルモ左ノ如キ差異アリ

- 一、刑ノ執行猶豫ハ條件付刑ノ免除ナリ假出獄ハ執行ノ一部ノ免除ナリ故ニ取消サルコトナクシテ猶豫期間ヲ經過セハ無垢ノ人ト化ス反之假出獄ハ刑ノ執行ノ一部ノ免除タルニ過キササルヲ以テ假令假出獄ノ儘刑期ヲ終了スルモ無垢ノ人ニアラスシテ依然刑餘ノ人タルヲ免レス (改刑二七)
- 二、刑ノ執行猶豫ハ拘留ニ適用ナシト雖モ假出獄ハ拘留ニモ適用サルモノトス (改刑三〇、二五)
- 三、執行猶豫ハ刑ノ執行ニ着手以前ニ行ハルヘキモノナルモ假出獄ハ刑ノ執行ニ着手シタル後ニ行ハルヘキモノトス
- 四、刑ノ執行猶豫ハ裁判所ニ於テ刑ノ言渡ト同時ニ宣告スヘキモノナルモ假出獄ハ然ラス行政官廳ニ於テ行政處分ヲ以テ許可スヘキモノトス

五、假出獄人ハ正業ニ就キ善行ヲ保チ警察官ノ監督ヲ受ケ移轉又ハ十日以上ノ旅行ヲナス時等ニ於テ制限アルモ刑ノ執行猶豫ニハ斯ル制限ナシ (監六七)

### 第六章 時効

〔問〕 時効トハ何ソヤ

〔答〕 時効トハ時ノ經過ニヨリ法律上ノ權利ヲ發生シ又ハ消滅セシムルモノヲ云フ而シテ前者ヲ取得時効ト稱シ後者ヲ喪失時効ト稱ス就中我刑法上ノ時効トハ喪失時効 (或ハ消滅時効ト云フ)ノミヲ云フモノニシテ一定ノ期間經過上ヨリ刑事上ノ効力ヲ失ハシムルモノトス而シテ刑事上ノ時効ヲ分チテ二トス

- 一、公訴時効 公訴時効トハ公訴權ヲ消滅セシムル時効ニシテ確定裁判前ニ於ケル時効ナリ換言セハ一定ノ期間後ニ犯罪カ發覺シタル場合ニシテ檢事ヨリ公訴ヲ提起シテ刑罰ヲ請求スルコト能ハサル場合ヲ云フナリ (刑訴八刑施二九乃至三一)
- 二、刑ノ時効 (舊法ノ謂所期滿免除) 刑ノ時効トハ確定裁判後ニ於ケル時効ニシテ犯人カ刑ノ言渡ヲ受ケタル後其ノ執行ヲ免レタル場合ニシテ刑ノ執行ヲナスコト能ハサルモノトス例ヘハ罰金刑ニ處セラレタルモノ逃亡シテ五ヶ年後ニ逮捕サレタルカ如シ之ノ場合ニハ刑ノ時効完成ニヨリ刑罰執行權カ消滅セルニヨリ刑

ヲ執行スルコト能ハサルモノトス (改刑三一、三三舊刑五八以下)

〔問〕 時効ヲ認メタル理由如何

〔答〕 苟モ社界ニ於テ罪惡ヲ犯シタル以上ハ時ノ長短ヲ論セス所罰スヘキハ當然ノ理ナリ然レトモ退テ考フルニ犯罪後年月ヲ經ルニ從テ第一證據滅失シテ犯罪ヲ證明スルニ困難ヲ生シ第二犯罪人ト雖モ年月ヲ經ルコト愈久シキニ涉ル時ハ社界ハ全ク其ノ罪惡ヲ遺忘シ却テ犯罪ノ所罰ヲ憫ムニ至リ平和ヲ攪亂スルノ恐レアルノミナラス犯人カ長年月ノ間法網ヲ脱セントスルヤ千辛萬苦恰ト名狀スヘカラサルモノアリテ寧ロ刑ノ執行以上ノ苦痛ヲ感シ善化スルモノナルヘシ今試ニ一例ヲ示サンカ茲ニ人アリ二十歳ノ時ニ罪ヲ犯シテ逃亡シ三十ヶ年ノ後ニ其ノ罪發覺シタリトセハ其ノ犯人ハ年將ニ五十五歳ノ時ニ一子ヲ舉ケタリトスルモ尙ホ其ノ子ハ二十五歳トナリ或ハ孫ヲ舉ケタルカ如キコト決シテ稀ナリトセス若シ夫レ斯ノ如キ家庭ニアリテ三十年前ニ犯シタル罪ニヨリ此ノ翁ヲ處罰スルコトトセンカ當ニ犯人ノ苦痛ノミナラス一家ノ悲ミ之レヨリ甚タシキハナク延テ社會ノ平和ヲ攪亂スルヤ大ナリ故ニ此ノ如キ場合ニハ一老人ヲ罰スルハ利益ヨリモ却テ害多シト云フヘシ之レ即チ時効制度ノ設ケアル所以ナリ

〔問〕 時効ノ完成トハ何ソヤ

〔答〕 法律ニ時効トシテ規定シタル時日ヲ全ク經過シタル時ヲ稱シテ時効ノ完成ト云フ故ニ時効ハ完成スルニアラサレハ刑ノ免除ノ原因トナラス我刑法ニ於テハ(1)死刑ハ三十年(2)無期ノ懲役又ハ禁錮ハ二十年(3)有期ノ懲役又ハ禁錮ニ付テハ十年以上ノ刑ニ處セラレタルモノハ十五年、三年以上ノ刑ニ處セラレタルモノハ十年、三年以上ノ刑ニ處セラレタルモノハ五年(4)罰金ハ三年(5)拘留、科料及沒收ハ一年間其ノ執行ヲ免レタル時ハ時効完成スト規定セリ之レヲ舊刑法ニ比スルニ稍短縮シタリ (改刑三三舊刑五九)

〔問〕 刑ノ執行ヲ猶豫サレタルモノ中途ニ取消サレタル場合ニハ時効ハ如何ニ進行スヘキヤ

〔答〕 法令ニヨリ執行ヲ猶豫シ又ハ之レヲ停止シタル期間内ハ時効ハ進行セサルモノトス何トナレハ時効ハ不法ニ執行ヲ免レタルモノニ對シテ行ハルヘキモノナルニヨリ執行猶豫又ハ假出獄等ノ恩典ニ浴シテ正當ニ執行ヲ免レタルモノニ對シテモ之ノ停止期間ヲ算入スルノ要ナケレハナリ故ニ本問ノ場合ニ於テモ執行猶豫ヲ取消サレタル時ヨリ時効ハ進行スヘキモノトス例ヘハ四年間刑ノ執行ヲ猶豫サレタルモノ二年六ヶ月目ニ執行猶豫ヲ取消サレタリトセンニ之ノ二年六ヶ月間ハ法令ニヨリ執行ヲ猶豫サレタルモノナルヲ以テ之ノ間

ハ時効ハ停止セルヲ以テ時効中ニ算入スルヲ得ス從テ二年六ヶ月后即チ執行ヲ取消  
サレタル時ヨリ初メテ時効ハ進行スヘキモノトス

〔問〕 時効ノ中斷トハ何ソ

〔答〕 時効ノ効力ヲシテ中途ニ消滅セシムル場合アリ之レヲ稱シテ時効ノ中斷ト云フ  
而シテ本法ニ於テハ刑ノ執行ニ付キ犯人ヲ逮捕シタル時ハ時効中斷スルコトトセリ  
故ニ時効期間中ニ捕ハレタル時ハ時効ハ更ニ捕ハレタル時ヨリ進行スヘキモノトス  
例ヘハ明治四十二年一月一日禁錮二年ノ刑ニ處セラレタル者カ逃走シテ執行ヲ免レ  
明治四十六年一月一日捕縛サレ更ニ翌二日逃走シ明治四十九年一月一日逮捕サレタ  
リトセンカ時効ニヨリ刑ハ消滅セル如キ感アルモ而モ時効ハ未タ完成セサルナリ何  
トナレハ明治四十二年一月一日ヨリ明治四十六年一月ニ至ル四年間ノ時効ハ逮捕ノ  
タメ中斷サレタルヲ以テ時効ハ更ニ此ノ時（即チ明治四十六年一月一日）ヨリ進行  
ヲ始ムルナリ從テ本法第三十二條ノ三ニヨリ更ニ五年間執行ヲ免ル、ニアラサレハ  
時効ハ完成セス然ルニ四年目ナル明治四十九年一月一日ニ於テ捕ハレタルヲ以テ時  
効完成ノ利益ヲ主張スルヲ得サルモノトス  
罰金、科料、沒收ノ時効ハ執行行為ニヨリ中斷サル、モノトス故ニ百圓ノ罰金ニ處  
セラレタルモノ十一月目ニ一圓ノ執行ヲ受ケタル時ハ之ノ一圓ノ執行ノタメ既往十

一ヶ月間ハ中斷サレ更ニ之レヨリ向フ一ケ年間ハ時効完成セス故ニ亦此ノ一年ノ期  
間中ニ其ノ幾分ノ執行ヲ受ケタル時ハ更ニ其ノ時ヨリ一年間延長スルコトトナルヘシ  
要スルハ每一ケ年以内ニ執行ヲ繼續セハ百ケ年間ニテモ時効ハ完成セサルモノトス

〔問〕 甲罪ヲ犯シタル者乙罪ノタメニ逮捕サレタルトキハ甲罪ニ付テモ時効中斷スル  
ヤ

〔答〕 甲罪ニ付テハ時効中斷セス

時効ノ中斷ハ現ニ訴追ヲ受ケタル事件ニ付テノミ効力ヲ生スルモノナルヲ以テ本問  
ノ如ク二罪ヲ犯シタルモノカ其ノ一罪ノミニ付訴追ヲ受ケタル時ハ其ノ罪ノミ時効  
中斷サル、モ他ノ罪ニ付テハ時効中斷サル、コトナキモノトス例令ハ殺人罪ト竊盜  
罪トヲ犯シタルモノカ竊盜罪ノミニ付キ逮捕サレタル時ハ殺人罪ノ時効ハ依然進行  
スヘキモノトス

〔問〕 刑ノ消滅原因ヲ問フ

〔答〕 刑ハ左ノ場合ニ消滅スヘキモノトス

- 一、刑ノ執行ヲ終リタルトキ 執行ヲ終リタル時ニ刑カ消滅スルハ當然ノ理ナリ恰  
モ辨濟ニヨリ債務消滅スルカ如シ
- 二、刑ノ執行猶豫アリタル時 刑ノ執行猶豫ノ言渡ヲ取消サル、コトナクシテ猶豫

期間ヲ經過シタル時ハ刑ノ言渡ハ其ノ効方ヲ失フモノナルヲ以テ從テ刑ノ消滅スルコト當然ナリ

三、犯人ノ死亡シタル時 有罪ノ確定裁判ヲ受ケタル者死亡シタル時ハ刑ヲ執行サルヘキ物體消滅スルヲ以テ自然刑ノ消滅スヘキモノトス但シ罰金、科料、沒收ハ犯人ノ死亡ニヨリ消滅セズ故ニ其ノ相續財産中ヨリ徵收ス

四、恩典アリタル時 恩典トハ憲法十六條ニ謂所大赦、特赦等ニシテ天皇ノ大權ニ屬スルモノナリ

五、時効ノ完成 時効カ完成シタル時例ヘハ死刑ノ言渡ヲ受ケ裁判確定シタル者三年以上其ノ執行ヲ免レタル時ハ刑ハ消滅スルヲ以テ新ニ執行ヲ受クルコトナキモノトス(改刑三二)又例ヘハ人ヲ傷害シタル者十年間其ノ罪ヲ發覺セサル時ハ公訴權消滅スルヲ以テ(刑訴八)其ノ后ニ於テ發覺スルモ罪トナラス

### 第七章 犯罪ノ不成立及刑ノ減免

〔問〕 犯罪ノ不成立トハ何ソヤ

〔答〕 犯罪ノ不成立トハ事實上犯罪行為アルモ刑法上犯罪トシテ罰スルコト能ハサル場合ヲ云フ換言セハ犯罪ノ要素ヲ欠ク場合ナリ而シテ犯罪ノ不成立ハ之レヲ二分

ツコトヲ得曰ク主觀的犯罪ノ不成立曰ク客觀的犯罪ノ不成立即チ之レナリ

一、主觀的犯罪ノ不成立トハ犯人ノ意思能力ノ欠缺ニヨリ加害行為アルモ犯罪ノ成立セサル場合ヲ云フ例ヘハ滿十四歳未滿ノ者カハヲ殺スモ放火スルモ其ノ意思能力ニ於テ一般人ト同視スヘカラサルモノアルヲ以テ刑法上無責任者トシテ處罰セサルカ如シ(改刑四一舊刑七九)

二、客觀的犯罪ノ不成立トハ犯人ノ意思能力等ニハ欠缺ナキモ犯罪ノ客體ニ於テ瑕疵アルタメ犯罪ノ不成立ナル場合ニシテ例ヘハ強姦ヲ拒カントシテ男子ヲ蹴リ殺シ又ハ強盜ヲ拒クタメ止ムナク犯人ヲ傷害シ或ハ他人ノ物ナリト信シテ自己ノ所有物ヲ盜取シタルカ如キハ何レモ犯罪ノ客體ニ瑕疵アルカタメ罪トナラサルモノトス

〔問〕 犯罪ハ如何ナル場合ニ成立スルヤ

〔答〕 抑モ犯罪ハ法ノ命令禁令ヲ犯シタルニヨリ成立スルコト明カナルモ犯罪ノ要素ヲ欠クトキハ罪トナラサルナリ然ラハ犯罪ノ要素トハ何ソヤ曰ク責任能力アルコト曰ク意思アルコト曰ク行為アルコト曰ク法ノ保護ヲ受クヘキ物體ナルコト即チ之レナリ故ニ如上ノ一ヲ欠クトキハ犯罪ハ成立セサルナリ  
一、責任能力トハ刑法上所謂サルヘキ責任アル人ヲ云フナリ換言セハ其ノ知能ニ於

ヲ健全ナル發達ヲナシタル完全ナル精神狀態ヲ云フナリ故ニ彼ノ精神病者、幼者、  
啞者ノ如キ共ニ責任能力ナキモノト云フヘシ

二、意思トハ學者ノ所謂故意ニシテ罪トナルヘキ事實即チ惡事ト知リツ、罪ヲ犯ス  
其ノ心裡ヲ云フナリ故ニ罪トナルヘキ事實ヲ知ラスシテ犯シタル場合例ヘハ睡眠  
中誤テ傍人ヲ蹴リ又ハ歩行ノ際跳キタルカタメ誤テ傍人ヲ倒シ負傷セシメタルカ  
如キハ何レモ意思ナキ行爲トシテ罪トナルヘキモノニアラサルナリ

三、行爲トハ加害事實ヲ云フナリ人ヲ傷ケ物ヲ盜ミ人ヲ詐ルカ如キ即チ之レナリ行  
爲ハ犯罪ノ要素ナルヲ以テ責任能力、意思能力ノミニテハ未タ罪トナラサルナリ  
例ヘハ成年ノ人カ人ヲ殺サントノ意思ヲ有スルモ未タ其ノ殺害行爲ノ顯ハレサル  
以上ハ罪トナラサルカ如シ

四、法ノ保護ヲ受クヘキ物體トハ法律上保護サルヘキモノヲ云フナリ社界凡百ノ行  
爲ハ悉ク法ノ保護ヲ受クヘキモノニアラス揆言セハ幾多ノ事實中ニハ法ノ保護セ  
サルモノアリ從テ法ノ保護セサルモノニ對シテハ犯罪成立セス例ヘハ法カ所持ヲ  
禁シタル物品(阿片及吸器具)ヲ盜取スルモ盜犯トナラサルカ如シ

〔問〕 酒氣ニ乘シテ平素ノ怨人ヲ殺害シタル者ノ處分如何

〔答〕 無罪トス

What is the result of the case? ...

何トナレハ故意ノ有無ハ犯罪當時ニ於テ決定スヘキモノナルヲ以テ例令平素ヨリ殺  
害ノ意思アルモ酩酊スルマテハ敢テ凶行ニ着手スルノ勇ナカリシモノニシテ飲酒ノ  
タメ俄然醉ニ乘シテ凶行ヲ實行シタルモノナルヲ以テ故意ノ有無ハ其ノ瞬間ニ於テ  
觀察スルヲ要ス而モ此ノ場合ハ酒氣ノタメニ一時逆上(神心喪失)シタル殺那殺人  
行爲ヲナシタルモノナレハ責任行爲ト認ムルヲ得ス從テ無罪トスヘキモノナリ(改  
刑三八) 殺人は故意あり(刑法一九九条) 明治三十五年五月十九日旧刑

〔問〕 刑ノ減免トハ何ソヤ

〔答〕 刑ノ減免トハ犯罪ノ不成立ニアラスシテ一旦有罪者トシテ刑ノ宣告ヲ受ケタル  
モノニ對シテ其ノ情狀ニ於テ頗ル憫ムヘキモノアルヲ以テ其ノ刑ノ全部又ハ一部ノ  
執行ヲ減免スルヲ云フ例ヘハ殺人罪ヲ犯シ十年ノ懲役ニ處スヘキモノナルモ犯情憫  
ムヘキモノアルニヨリ七年ノ懲役ニ減輕スルカ如シ而シテ本法ニ於テ刑ヲ減免サル  
モノハ左ノ如シ

- 一、法律ヲ犯ラサルカタメ罪ヲ犯シタル者(改刑三八ノ二)
- 二、心神耗弱者(改刑三九ノ二)
- 三、瘡啞者(改刑四〇)
- 四、自首者(改刑四二)

五、危難防衛者（改刑三七）

以上之レヲ要スルニ刑ノ減免ハ必ス其ノ思惠ニ浴スヘキモノニアラス裁判官ノ權能ニヨリ減免スヘキヤ否ヤヲ決スヘキモノトス之レ法文ニ減免スヘシト云ハスシテ減免スルコトヲ得ト規定セル所以ナリ

〔問〕 法令又ハ正當ノ業務上ナシタ行爲ニ付テ刑法上處罰サルヘキヤ

〔答〕 曰ク所罰サルコトナシ蓋シ學者ノ所謂權利行爲ナレハナリ

本問ハ舊刑法第七十六條ニ相當スル刑ニシテ犯罪不成立ノ行爲ナリ今之レヲ分説スレハ如左

一、法令ニヨリナシタル行爲

官、公吏其ノ他法令ニヨリ公務ヲ所理スル者カ職務上行ヒタル行爲ニシテ例ヘハ警察官カ法規ニ基キルヲ監禁、捕縛スルカ如ク又執達吏カ差押ヲナシ、稅務官カ臨檢シ、豫審判事カ家宅ニ侵入シテ家宅搜索ヲナスカ如シ但シ之レ等ノ行爲ハ何レモ適法ナルコトヲ要ス故ニ例ヘハ法令ニヨリ權利ヲ有スルモノト雖モ法定ノ手續ヲ履踐セスシテナシタルモノハ職務行爲ニアラス例令ハ巡查カ豫審判事ノ令狀ナクシテ非現行犯人ヲ逮捕スルカ如キハ法令ニヨリナシタル行爲ト云フヲ得ス從テ不法行爲トシテ刑事上ノ責ヲ負フヘキモノトス（刑訴五八、七一、七七）

二、正當ノ業務ニヨリナシタル行爲

一般人ノ行爲トシテハ處罰スルモ特ニ業務トシテ許可ヲ得タルモノニ對シテハ所罰セサルモノアリ例令ハ醫師カ必要ト認メタル時ハ患者ノ手足ヲ切斷シ患部ヲ切開シ、理髮師カ頭髮ヲ剪除シ、角力カ土俵ノ上ニ於テ相手ヲ倒シ、劍客カ敵手ヲ擊ツカ如ク、親カ子弟ヲ懲戒スルタメニ一時監禁、擲打スルカ如キ何レモ正當ノ業務上ナシタル行爲ナルヲ以テ罪トナルヘキモノニアラサルナリ但シ之レ等ノ行爲ト雖モ業務上必要ナル範圍ヲ超ヘタル時刑法上ノ責任ヲ免レサルモノトス例ヘハ醫師カ患者ヲ苦マシムル目的ヲ以テ強テ手術ヲ施スカ如シ

〔問〕 不法ナル命令ニ對シテモ絶對的ニ服從ノ義務アリヤ

〔答〕 曰ク義務ナシ

按スルニ本問ニ付テハ學者間頗ル議論ノ存スル所ニシテ三說アリ(1)絶對的服從說、上官ノ命令ハ其ノ事ノ如何ヲ問ハス服從ノ義務アリト云フニアリ(2)服從ノ義務ナシトノ說、不法ノ命令ハ之レ命令ニアラス何トナレ上官ハ不法ナル命令ヲ發スヘキモノニアラサレハナリ若シ夫レ命令タル効力ヲ有セサルモノニハ服從ノ義務ナシト云フニアリ(3)折衷說、即チ命令カ形式ヲ欠ク時ハ服從ノ義務ナシト云フニアリ然レトモ余蓋ノ見ヲ以テスレハ不法ナルモノハ命令ニアラスト思考スルヲ以テ第二說ヲ可



ト信スルモノナリ

故ニ例令ハ豫審判事ヨリ口頭ニテ犯人ノ拘引ヲ命セラル、モ巡查ハ之レニ服從ノ義務ナク、知事カ郡長ニ對シ犯人ノ逮捕ヲ命スルモ服從義務ナキモノトス

〔問〕 被害者ノ承諾ニ基キテナシタル行爲ハ罪トナラサルヤ

〔答〕 曰ク罪トナル場合ト罪トナラサル場合トアリ

抑モ刑罰權ハ國權ニシテ刑罰ノ執行ハ國權ノ活動ナリ古來私法上ニ於ケル權利ハ權利者ニ於テ自由ニ放棄スルコトヲ得ルヲ以テ原則トスルモ公法上ニ於ケル權利ハ濫ニ之レカ拋棄ヲ許サ、ルナリ又私人ノ權利拋棄ハ忽チ以テ他方ノ權利取得ノ原因トナラサルナリ之レヲ以テ我刑法上ニ於テハ例令被害者ノ承諾アルモ之レカタメ國家ノ專有スル所罰權ヲ防止スヘキモノニアラサルナリ換言セハ被害者ノ承諾ノ有無ハ毫モ犯罪ノ成立ニ影響セサルモノトス故ニ例令ハ被害者ノ承諾アルモ之レヲ殺傷セ

ハ忽チ以テ殺人罪又ハ傷害罪ヲ構成スヘキモノトス  
依之觀之被害者ノ承諾ハ如何ナル行爲ニ對シテモ刑法上何等ノ効力ヲ生セサルカ如シト雖モ決シテ然ラス由來刑法ニハ公益ニ關スルモノト私益ヲ保護スル場合トアルヲ以テ私益ニ關スル行爲ニ對シテハ被害者ノ承諾ニヨリ犯罪ハ構成セサルモノトス例令ハ家人ノ承諾ヲ得テ人ノ家宅ニ入ルモ家宅侵入罪トナラス又所有者ノ承諾ヲ得

物品ヲ持チ去ルモタメニ盜犯ヲ構成セサルカ如シ

〔問〕 正當防衛トハ何ソ

〔答〕 正當防衛ナル名稱ハ舊刑法第三百十四條ニ身體生命ヲ正當ニ防衛シ云々トアルヨリ呼稱サレタルモノニシテ犯罪不成立ノ一種ナリ本法ニ於テハ第三十六條ニ於テ畧之レト同一ノ規定アリ學者之レヲ稱シテ危急防衛權又ハ緊急防衛權ト稱ヘタリ正當防衛ハ一種ノ權利即チ自衛權ナルヲ以テ決シテ犯罪ヲ構成セサルモノトス而シテ正當防衛ニハ左ノ要件ヲ具備スルコトヲ必要トス

- 一、急迫不正ノ侵害ニ對スルコト
  - 二、自己又ハ他人ノ權利ヲ防衛スルタメナルコト
  - 三、己ムコトヲ得サルニ出テタル行爲ナルコト
- 今之ヲ分説スレハ左ノ如シ

第一、急迫不正ノ侵害ニ對スルコト

(イ) 急迫ナルコト 急迫トハ危害カ現在ニシテ他ノ救助ヲ求ムル暇ナク謂所進退谷マリタル場合ヲ云フ故ニ危害カ現在ナラサル場合又ハ現在ノ危害ト雖モ他ニ救助ノ途アル時ハ急迫ナル侵害ト云フコト能ハサルナリ故ニ假令ハ夜中刀ヲ以テ己レヲ傷ケントスルモノニ對シテ他ニ救ヲ求ムルノ暇ナク躊躇セハ一刀ノ下ニ

殺害サル、ニヨリ己ムナク短銃ヲ以テ犯人ヲ射殺シタルカ如キハ急迫ナル侵害ト云フコトヲ得ルモ若シ晝間河ヲ隔テ、刀ヲ拔キ己レヲ斬ラントスルカ如キ場合ニハ他ニ通ル、途アルヲ以テ斯カル場合ハ急迫ナル侵害ト云フコト能ハサルナリ

(ロ)不正ノ侵害ナルコト 不正ノ侵害トハ違法ノ行為ヲ云フナリ換言セハ法律ニ於テ命シタルコトヲナサス禁シタルコトヲ犯スヲ云フナリ故ニ本法第三十五條ノ如キ法令ニヨリテナル職務上ノ行為又ハ自己ノ職業上ノ行為ハ例令殺人、毆打、等ノ行為アルモ決シテ不正ノ侵害ニアラサルナリ

第二、自己又ハ他人ノ權利ヲ防禦スルタメナルコト 急迫不正ノ侵害ト雖モ自己又ハ他人ノ權利ヲ防禦スルニ必要ナル範圍ナルコトヲ要ス故ニ若シ其ノ範圍ヲ超越センカ正當防衛(危急防衛)ト云フコト能ハサル可シ假令ハ現在ノ盜品ヲ還取スルタメ犯人ト格闘シ己ニ盜品ヲ取り還ヘシタル後怒ニ乘シテ逃走中ノ犯人ヲ射殺シタルカ如キ盜品ヲ取り還ヘス迄ハ權利ノ防禦ナルモ己ニ盜品ヲ取り還ヘシタル後逃ル、犯人ヲ殺害スルカ如キハ權利ヲ防禦スルタメニ出テタル行為ト云フコト能ハサルヘシ從テ犯罪ノ不成立トナラサルナリ

第三、己ムコトヲ得サルニ出テタル所爲ナルコト

己ムコトヲ得サルニ出テタル所爲トハ他ニ救済ノ途ナキ場合ヲ云フモノニシテ逃レントスルモ能ハス救ヲ求メントスルモ能ハス進退谷マリ餘儀ナクナシタル所爲ナリ而シテ茲ニ己ムコトヲ得サルニ出テタルトハ行為者自身ヨリ主觀的ニ觀察スヘキモノニシテ他人ヨリ見レハ或ハ他ニ良策アリトスル場合ニテモ苟モ行為者自身ニ於テ他ニ良法ナシト信シテナル行為ナル時ハ罪トナラサルナリ 要之正當防衛ハ右ノ三要素ヲ具備スルコトヲ要ス就中舊刑法第三百十四條ニ於テハ「生命身體ヲ正當ニ防衛シ」云々ト規定シ正當防衛ヲ生命、身體ニ對スル特別不諭罪ノ一種トシタルモ急迫不正ノ侵害ハ獨リ生命身體ニ限ラサルヲ以テ本法ハ之レヲ改メ「自己又ハ他人ノ權利、防衛スルタメ」云々トシタルヲ以テ舊法ノ如ク單ニ生命身體ニ限ラス苟モ權利ノ防衛ナル以上ハ生命身體ナルト將タ名譽財産等ニ對スルコトヲ問ハス凡テ本條ノ適用アルヘキモノトス(改刑三六)

「問」 不正ノ行為ニヨリ自ラ侵害ヲ招キタル者ハ正當防衛權ナキヤ

「答」 曰ク然ラス

舊刑法第三百十四條ニハ但シ不正ノ行為ニヨリ自ラ暴行ヲ招キタルモノハ減輕又ハ免除スルコトヲ得ト規定シタルヲ以テ自ラ不正ノ行為ニヨリ暴行ヲ招キタル時ハ正當防衛權ナキコト明カナリシモ本法ハ之ノ但書ヲ削除シタリ故ニ例令不正ノ行為ニ

ヨリ自ラ侵害ヲ招キタルモノト雖モ正當防衛權アリト云フヘシ何トナレハ一私人ハ法律ニヨルニアラサレハ他人ノ權利ヲ侵害スルコトヲ許サ、ルヲ以テ譬ヘ不正ノ所爲ニヨリ自ラ侵害ヲ招キタルニモセヨ正當防衛ノ程度ヲ踰ヘテ權利ヲ侵害サル、場合ニハ之レ不法ノ侵害ナルヲ以テ正當防衛權ヲ實行シ得ヘキモノトス例ヘハ甲、乙ヲ罵詈シタルニヨリ乙カ怒テ甲ヲ殺害セントスルカ如キ元ヨリ甲ハ不正ノ行爲ニヨリ自ラ侵害ヲ招キタルモ乙ハ罵詈ナル不法侵害ニ對シ權利ノ防衛程度ヲ超ヘテ甲ヲ殺害セントスルモノナルヲ以テ甲ヨリ之レヲ見レハ之レ正シク急迫不正ノ侵害ナリト云フコトヲ得ヘシ故ニ斯カル場合一ハ甲ハ乙ニ對シテ正當防衛權ヲ有スルモノトス (改刑三六舊刑三一四)

〔問〕 危難防衛權トハ何ソ

〔答〕 危難防衛トハ自己若シクハ他人ノ生命、身體、自由若シクハ財産ニ對スル現在ノ危難ヲ避クルタメ已ムヲ得サルニ出テタル所爲ヲ云フモノニシテ舊刑法第七十五條ニ相當スル刑ナリ (改刑三七)

今之レヲ分説スレハ左ノ如シ

一、危難ヲ避クルタメナルコト

危難トハ人爲ナルト天災、地變ナルトヲ問ハス實害ヲ生スル恐レアル場合一云フ

例ヘハ狂犬ニ啣マレントシ、船カ沈没シ、火災カ起リタル時等ノ如シ

二、危難ハ現在ナルコト

之レ蓋シ現在ノ危難ニ對シテハ深思熟慮ノ暇ナク且ツ何人ト雖モ危難ヲ避ケントスルコトハ人情ノ然ラシムル所ナレハナリ

三、自己又ハ他人ノ生命、身體、財産、自由ニ對スル危難ナルコト

舊刑法第七十五條ニ於テハ「自己若シクハ親族」ト規定シタルモ本法ハ之レヲ廢シテ廣ク他人ト云ヘルヲ以テ何人ニモ適用サル可キモノトス然レトモ本法ニハ名譽ニ關シテハ規定ナキヲ以テ結局名譽ニ對シテハ危難防衛權ナキモノト云フ可シ

四、已ムコトヲ得サルニ出テタル行爲ナルコト

之レ緊急防衛ノ場合一ニ於ケルト同一ニシテ謂所進退谷マリ危難ヲ避クルカタメニハ他人ノ權利ヲ侵害スルヨリ外途ナキ場合一云フ例ヘハ甲者、乙者ヲ擁シテ汝丙ヲ殺スニハアラサレハ汝ノ生命ヲ奪フヘシト迫マラル、ニヨリ止ムナク丙ヲ殺害シタルカ如ク又難船ノタメ海中ニ溺レタルモノ互ニ危難ヲ免レントシテ木片ヲ握ヒ遂ニ他人ヲ溺死セシメタルカ如ク又路傍ノ狂犬ニ啣マレントシテ難ヲ避クルタメ狂犬ヲ撲殺シタルカ如キ何レモ已ムコトヲ得サルニ出テタル行爲ナリト云フコ

トヲ得ヘシ

然リ而シテ危難防衛權モ亦正當防衛ノ場合ト同シク防衛ニ必要ナル程度ヲ超越セサルコトヲ要ス若シ之ノ範圍ヲ超越センカ之レ普通ノ犯罪行為ニシテ危難防衛權ニハアラサルナリ例ヘハ狂犬ヲ使噉シテ害ヲ加ヘントスルモノアルニ當リ之ノ危難ヲ避クルニハ犬ヲ撲テハ可ナルニ事茲ニ至ラスシテ其ノ人ヲ射殺スルカ如キハ危難防衛權ノ行使ニアラサルナリ

〔問〕 危難防衛權ヲ有セサル人アリヤ

〔答〕 危難防衛權ハ何人ト雖モ一般ニ享有スルヲ原則トス然レトモ例外アリ曰ク業務上特ニ義務アルモノ即チ之レナリ(改刑三七ノ二)

業務上特ニ義務アルモノトハ自己ノ業務上危難ヲ犯スノ義務アルモノニシテ例令ハ軍人カ砲煙彈爾ノ裡ニ馳驅シ、醫師カ傳染病患者ニ接診シ、船員カ航海ノ危険ヲ犯ス義務アル如シ故ニ軍人カ敵彈ヲ避クルタメ他人ノ權利ヲ侵害シ、船長カ海難ヲ免ル、タメ他人ノ權利ヲ侵害スルカ如キハ危難防衛ト云フコト能ハサルヲ以テ其ノ行為ニ對シテハ刑法上ノ責任ヲ免ル、コトヲ得サルモノトス蓋シ業務上冒險ノ義務アレハナリ

(但シ舊刑法ニハ斯カル明文ナカリシ)

〔問〕 刑法上ノ無責任者ニ對シテ正當防衛權ヲ主張シ得ルヤ

〔答〕 刑法上ノ無責任者ハ自己ノ犯罪行為ニ付テハ責ヲ負ハサルコト明カチレトモ之レカタメ之レ等無責任者ノ行為カ全然正當ノ行為ナリト云フ能ハス換言セバ君主、大統領、外國使臣、精神病者、十四歳未滿ノ幼者即チ犯罪無能力ノ行為ハ如何ナル場合ニ於テモ違法トナルコトナシト云フニハアラスシテ只之レ等ノ刑法上無責任者ニハ刑法上ノ責任ヲ加ヘスト云フニ過キサルヲ以テ之レ等無責任者ノ行為ト雖モ急迫不正ノ侵害ナルトキハ正當防衛權ヲ主張スヘク又現在ノ危難ヲ避クルタメナルトキハ危難防衛權ヲ主張シ得ヘキモノトス故ニ例ヘハ狂人アリ突如トシテ垣根ヨリ露ハレ我レヲ斬ラントスルトキハ我ハ正當防衛ノタメ狂人ヲ殺害スルモ可ナリ亦十四歳未滿ノ惡童カ人ヲ傷ケントスルニ當リ之レヲ防衛スルタメニ之ノ童兒ヲ逮捕スルモ罪トナラサルナリ

〔問〕 罪ヲ犯スノ意ナキモノ、行為ハ之レヲ罰セサルヤ

〔答〕 曰ク然リ

之レ舊刑法第七十七條本法第三十八條ニ規定スル處ニシテ罪ヲ犯ス意思ナキモノ、行為ハ之レヲ罰セサルヲ原則トス但シ法律規則ニ於テ特ニ處罰ノ規定アル場合ハ其ノ責ヲ免ル、コト能ハサルモノトス而シテ茲ニ罪ヲ犯スノ意思ナキ所爲トハ犯罪ノ

故意ヲ欠ク場合ヲ云フナリ然ラハ故意トハ何ソヤ

曰ク故意トハ犯罪事實ノ豫見ナリ例令ハ多數集合セル群集ニ向テ發砲スルカ如キハ殺傷ノ危険ヲ生スルコトヲ豫想スルナルヘシ之ノ豫想ヲ稱シテ事實ノ豫見ト云フナリ故ニ之ノ事實ノ豫見ナクシテ犯シタル行爲ハ之レ故意ナキ行爲ナリ換言セハ本法第三十八條ニ謂所罪ヲ犯ス意ナキ行爲ナリ從テ犯罪ハ成立セサルナリ例ハ自己ノ傘ナリト信シテ持チ歸リタルニ豈計ランヤ友人ノ傘ナリシ場合ニハ竊盜罪成立セス又未婚ノ婦ナリト信シテ通シタルニ豈圖ラン有夫ノ婦ナリシ場合ニハ姦通罪成立セサルナリ

故意ノ有無ハ刑ノ加重ノ場合ニモ亦適用サル可キモノトス而シテ茲ニ加重ノ場合トハ特別ナル被害物體ニ對シ普通ノ刑ヨリ重ク罰スル場合ヲ云フ(改刑二〇五、二〇〇)例令ハ父母ヲ殺害シタル者ハ普通ノ殺人罪ヨリモ重ク罰セラル可キモ若シ仇敵ナリト信シテ殺害シタルニ豈ニ計ラン父母ナリシ場合ニハ尊族殺人ノ故意ヲ欠クヲ以テ普通ノ殺人罪ヲ以テ輕ク罰セラルヘキモノトス(改刑一九九、二〇〇)

要之刑罰ノ目的ハ犯罪ノ撲滅ニアリ換言セハ犯罪行爲ヲ罰スルモノニシテ事實ヲ罰スルモノニアラサルナリ就中意思ナキモノハ刑法上ノ行爲ト云フ能ハス從テ之レヲ罰スルノ必要ナキナリ然レトモ時トシテハ公益ヲ維持スルタメ假令意思ナキ行爲ト

雖モ之レヲ所罰スルノ必要ナシトセス之レヲ以テ本法ハ但書ヲ設ケテ法律ニ特別ノ規定アル場合ハ之レヲ所罰スルコトトセリ例令ハ失火ニ關スル罪、過失傷害罪(改刑二〇九、一一六)煙草專賣法第二十七條ノ如シ

〔問〕 故意ノ動機ハ犯罪ノ成立ニ如何ナル關係アリヤ

〔答〕 故意ノ動機トハ罪ヲ犯スニ至リタル原因ヲ云フ學者之レヲ稱シテ動機又ハ緣由ト云ヘリ然リ而シテ故意ノ動機ハ犯罪成立ニ影況セサルヲ原則トス例令ハ竊盜犯ニ於テハ他人ノ物ヲ竊取スル意思タニアレハ足ルモノニシテ赤食ノタメナルト犯人ノ遺傳性ナルト將タ戀情ニ因スルカハ敢テ問フ所ニアラサルヘシ然レトモ例外アリ即チ刑法ニ於テ特ニ明文アル場合即チ之レナリ例ハ本法第七十二條ノ人ヲシテ刑事又ハ懲戒ノ處分ヲ受ケシムル目的ヲ以テ虛偽ノ申告ヲナシタルカ如ク又ハ事實ヲ摘示セスシテ人ノ名譽ヲ毀損スルカ如キ(改刑二三〇)何レモ動機ヲ必要トスルモノナリ

〔問〕 刑法第三十八條ニ謂所罪本重カルヘクシテ犯ス時知ラサル者トハ如何ナル意義ナリヤ

〔答〕 全種ノ犯罪ト雖モ犯罪者ノ身分、資格或ハ被害物體ノ如何ニヨリ刑ニ輕重ノ差アルコトアリ例ハ公務員ナル資格アルカタメ普通人ヨリモ重ク罰セラレ又ハ自己

ノ尊族ヲ殺シタルカタメ他人ヲ殺シタル場合ヨリモ重ク罰セラレ或ハ被害者カ皇族ナリシタメ特別罪ヲ構成スルカ如シ（改刑一九五、一九六、二〇〇、七五、）之ノ場合ニ於テ若シ尊族ナルコトヲ知ラス自己ノ仇敵ナリト信シテ尊族ヲ殺害シ（改刑一九九、二〇〇）タル場合ニハ之レ普通殺人罪ヲ構成スルモ尊族殺人罪ヲ構成セザルモノトス之レ蓋シ罪ヲ犯ス時其ノ罪本重カルヘキコト換言セハ尊族ナルコトヲ知ラスシテ犯シタルカタメナリ要之ニ罪本重カルヘクシテ犯ストキ知サルモノトハ普通ノ場合ヨリ重ク罰セラルヘキ事實ヲ知ラスシテ犯シタルモノヲ云フナリ

〔問〕 法律ヲ知ラサルカタメ罪ヲ犯シタル者ノ所分如何

〔答〕 普通ノ刑ニ處セラルヘキモノトス  
抑モ法治國民タルモノハ上下貴賤ノ別ナリ法律ヲ知ルノ義務アリ故ニ本法第三十八條第三項ニ於テハ「法律ヲ知ラサルヲ以テ罪ヲ犯スノ意ナシトナスコトヲ得ス但事情ニヨリ其ノ刑ヲ減輕スルコトヲ得トセリ（舊刑七七ノ四）故ニ法ノ不知ハ犯罪ノ成立ニ何等ノ影況ヲ及ボサス法律規則ヲ知ラサルカタメ犯シタル場合ト雖モ處罰スヘキモノトス  
然レトモ法ノ不知ハ往々ニシテ狀情頗ル憫ムヘキモノアルヲ以テ其ノ刑ヲ減輕スルコトヲ得セシメタルモノトス例ヘハ一夫多妻ヲ許ス國ノ臣民カ日本ニ來リ重婚ヲナ

シ又阿片喫煙ヲ許セル支那人カ日本ニ於テ阿片ヲ喫スルカ如ク或ハ姦通ハ罰金刑ナリト信シテ相姦シタルガ如キ何レモ法律ヲ知ラサルカタメ犯シタル犯罪ナレトモ一般ノ原則ニヨリ處罰スヘキモノトス但シ狀情ニヨリ裁判官ニ於テ自由ニ減輕スルコトヲ得ルモノトス（改刑三八ノ三舊刑七七）

〔問〕 罪ヲ犯スノ意ナキ行爲ト、法律ヲ知ラサルカタメニ犯シタル行爲トハ如何ナル差異アリヤ

〔答〕 (1) 罪ヲ犯 意ナキ行爲ハ犯意ナキ行爲ニシテ學者ノ所謂故意ヲ阻却ス故意ナクレハ犯罪成立セス從テ法律上ノ罪トナラサルナリ(2) 反之法律ヲ知ラサルカタメニ犯シタル行爲ハ故意ノ觀念ニ於テ毫モ欠クル處ナシ換言セハ所謂セサルヘキ法令ノ存スルコトヲ知ラサリシニ過キスシテ事實ヲ豫見セルモノナルヲ以テ姦ニ犯罪ノ成立ヲ來スナリ例令ハ阿片煙草タルコトヲ知ラス普通ノ煙草ナリト信シテ喫シタルニ其ノ實阿片煙草ナリシ場合ニハ阿片煙草ナル事實ノ豫見即チ故意ヲ欠ク行爲ナルヲ以テ罪トナラス之レ即チ罪ヲ犯ス意ナキ行爲ナルヲ以テナリ反之阿片煙草ナルコトヲ確知スルモ日本ニテハ阿片ニ關スル刑罰法令ノ存スルコトヲ知ラサルカタメ喫煙シタル場合ニハ之レ阿片煙草ナル事實ノ豫見即チ故意ヲ有スル行爲ナルヲ以テ罰トナルヘキモノトス蓋シ法ノ不知ハ許サストノ格言アル所以ナリ

「問」 幼者、精神病者、瘖啞者ノ行爲ハ所罰サルヘキヤ

「答」 曰ク所罰セス蓋シ幼者、精神病者、瘖啞者ノ如キ精神狀態ニ於テ一般普通ノ人  
士ヨリ發達ノ程度稍低キモノニ對シテ一般人ト全様ニ刑事上ノ責任ヲ負ハシムルハ  
正鵠ヲ得タルモノニアラス於茲乎本法ハ之レ等精神狀態ノ發育不完全ノモノニ對シ  
テハ或ハ刑ヲ減免シ或ハ全ク其ノ罪ヲ問ハサルコト、セリ而シテ之ノ恩惠ニ浴スル  
モノ左ノ如シ

一、十四歳以下ノ者 民法第三條ニ於テハ滿二十年ヲ以テ成年トシ未成年者ハ無能  
力者トシテ種々ノ特典ヲ與ヘタリ然レトモ民事上ノ行爲トハ全一ニ論シ難キモノ  
アリ何トナレハ民事上ノ利害關係等ニ於テハ充分ノ思慮ヲ要スルコトアルモ刑事  
上ノ行爲ニ至リテハ民事上ノ行爲ノ如ク思慮ヲ要スヘキモノニアラス之レ民、刑  
兩者ノ責任年令ヲ異ニスル所以ナリ我改正刑法ニ於テハ十四年以上ノ者ノ行爲ニ  
對シテハ普通一般人ト全一ノ刑ヲ科スルコト、シ十四年以下ノ者ノ行爲ハ其ノ罪  
ヲ問ハサルコト、セリ舊刑法ニ於テハ十二年マテハ全ク無責任トシ十二歳以上十  
六年マテハ是非辨別ノ有無ニヨリ責任ヲ論スルコト、シタルモ（舊刑七九、八〇）  
本法ハ之レヲ改メ十四年ヲ以テ責任年齡トナシタリ（改刑四一）  
二、精神病者 精神病者中ニモ全ク知覺精神ヲ喪失シタルモノアリ或ハ單ニ心神

ノ耗弱者タルモノアリ共ニ一般能力者ト全一ニ論スルハ酷ニ失スルヲ以テ本法ハ  
第三十九條ニ於テ心神喪失者ノ行爲ハ之レヲ罰セス、心神耗弱者ノ行爲ハ其ノ刑  
ヲ減輕スルコト、セリ（改刑三九舊刑七八）就中精神病者ハ一時的ナルト永久の  
ナルトヲ問ハス犯罪當時ニ於テ責任ノ有無ヲ鑑別スヘキモノトス故ニ平素精神狀  
態ニ於テ何等ノ異狀ナキ人カ會ニ酒醉ニ乘シテ前後ヲ辨ヘスシテ人ヲ傷害シタル  
カ如キハ一時的精神病者トシテ犯罪無能力者ト云フコトヲ得ヘキモノトス  
三、瘖啞者 瘖啞者ハ精神上ノ發育ニ於テ遠ク一般人ニ及ハサルヲ以テ責任無能力  
ヲ以テ原則トナス然レモ近時世ノ文明ハ瘖啞者ト雖モ普通及専門ノ教育ヲ受クル  
ヲ以テ其ノ智能發達ノ程度ニ於テ敢テ通常人ト擇ブ所ナシサレハ瘖啞者ノ行爲ト  
雖モ絶對的ニ不問ニ附スルノ要ナキヲ以テ本法ハ例外トシテ之レヲ有責者トナシ  
刑ヲ減輕スルコト、ナシタリ（改刑四〇舊刑八二）要之ニ瘖啞者ノ行爲ハ時ニ無  
責任ナルコトアリ時ニ有責ナルコトアリト云フヘシ

「問」 十四歳未滿ノ者ノ犯罪行爲ハ如何ニシテ救済スルヤ

「答」 十四歳以下ノ幼者ノ行爲ハ刑法上罪トナラサルモノトス然レモ斯カル不良ノ幼  
年ヲ放任センカ前途頗ル寒心スヘキモノアリ於之カ國家ハ之レカ救済ノ途ヲ講シタ  
リ感化院保護法即チ之レナリ

不良少年ヲ感化院ニ入院セシムルハ改過遷善、勸善懲惡ノ念ヲ起サシムルモノニシテ決シテ刑罰ノ執行ニアラサルナリ要ハ感化教育ヲ目的トスルモノナリ而シテ刑法中ニ感化院ニ關スル規定ナキハ之レ行政處分ニ一任セルヲ以テナリ（改刑四一舊刑七九、八二、七八但書）

〔問〕 錯誤ト過失ハ如何ナル差異アリヤ

〔答〕 錯誤ト過失トハ似テ非ナルモノナリ即チ左ノ如シ

(1) 錯誤トハ認識ト事實トノ相違スルヲ云フ例ハ甲ヲ乙ナリト誤信シ又現在セサルモノヲ現在セリト認識セルカ如シ而シテ錯誤ニハ誤信ト不知ノ二種アリ誤信ハ人ニアラサルモノヲ人ト信スルカ如キヲ云ヒ不知ハ法律命令ノ存在セルヲ知ラスシテ存在セスト信スルカ如シ

(2) 過失ハ自己ノ不注意ナルカタメ認識ヲ誤ルヲ云フナリ例ハ火氣ノ監視ヲ怠リタルカタメ火災ヲ生シタルカ如シ

(3) 之レヲ以テ充分ノ注意ヲ用ヒタル時ハ過失アルコトナシ例令ハ火災ノ顧慮シテ火氣ニ充分注意シ火ヲ消シ止メテ寢ニ就キタルモ意外ノ邊ヨリ出火シタリトセハ之レ不注意ノ結果ニアラスシテ全ク火氣ノ存在ヲ知ラサリシタメナルヲ以テ此ノ場合ニハ錯誤アリト云フコトヲ得ルモ過失アリト云フコトヲ得サル可シ

〔問〕 自首トハ何ソヤ

〔答〕 自首トハ犯人自ラ其ノ犯罪行爲ヲ相當ノ官署又ハ官吏ニ申告スルヲ云フ本法ニ於テハ罪ヲ犯シ未タ官ニ發覺セサル前ニ自首シタル者ハ其ノ刑ヲ減免スルコトヲ得ト規定セリ自首減輕即チ之レナリ（改刑四二舊刑八五以下）

自首減輕ノ恩惠ニ浴スルニハ左ノ要件ヲ具備スルコトヲ要ス

一、未タ官ニ發覺セサル前ナルコト

犯罪アリシコトカ未タ官ニ發覺セサル前ニ申告スルニアラサレハ自首ハ其ノ効ナキモノトス而シテ未タ官ニ發覺セサル前トハ犯罪搜索ニ着手スル前ヲ云フナリ故ニ世上ニ於テ知覺セラレ犯罪アリトノ噂アルモ未タ官ニ發覺セサル前ナレハ足レリトス

二、相當ノ官署又ハ官吏ニ申告スルコト

相當ノ官署又ハ官吏トハ犯罪搜索ノ職權アル官署又ハ官吏ヲ云フモノニシテ例令ハ檢事局、警察署、巡查派出所、憲兵屯所、司法警察官等ノ如シ故ニ全ク犯罪ニ關係ナキ官署又ハ官吏ニ申告スルモ其ノ効ナキモノトス

三、犯人自ラ申告スルコト

犯人以外ノ者ノ申告ハ自首ニアラスシテ告訴又ハ告發ナリ由來自首ニ對シテ法律



上減輕ノ恩惠ヲ與フルハ蓋シ宛罪者ヲ處罰スルノ恐レナク亦比較的迅速ニ眞ノ犯人ヲ處罰スルコトヲ得ルヲ以テナリ之レヲ以テ犯人以外ノ者ノ申告ハ例令親族ヨリスルモ自首ト云フ能ハス

〔問〕 數罪ヲ犯シタル者其ノ中一罪ノミニ付自首シタ時ハ數罪共ニ減輕ノ恩典ニ浴シ得ルヤ

〔答〕 曰ク然ラス數罪中自首シタル罪ノミニ減輕サルヘキモ他ノ罪ニ付テハ減輕サルヘキ限ニアラス蓋シ自首ヲ減輕スル所以ノモノハ犯罪ノ搜索ヲ容易ナラシメンカタメナルヲ以テ數罪中一罪ノミニ付自首シ他ヲ隱蔽シタル時ハ法律ノ與フル恩惠モ亦其一罪ノミニ限ルモノニシテ自首セサル他ノ罪ニハ及ハサルモノトス

〔問〕 告訴ヲ待テ論スヘキ罪ニ付キ告訴權ヲ有スルモノニ首服シタル時ハ刑ヲ減輕サルヘキヤ

〔答〕 告訴ヲ俟テ其ノ罪ヲ論スヘキ犯罪ヲ稱シテ講學上親告罪ト稱ス（改刑一八〇、一八三、二〇九、二三二）而シテ親告罪ハ被害又ハ其他ノ權利者ノ告訴ヲ俟テ始メテ刑罰請求權ヲ發生スヘキモノニシテ告訴ナキ以上ハ例令犯罪事實ヲ確知スルモ檢事ハ公訴ノ提起スルコトヲ得サルモノトス例ヘハ姦通罪ニハ本夫ノ告訴ヲ要シ名譽ニ關スル罪ニハ被害者又ハ親族ノ告訴ヲ要スト規定セルカ如シ

然リ而シテ親告罪ヲ設ケタル所以ヲ尋ズルニ犯罪ニハ公益ニ關スルモノト私益ニ關スルモノトアリテ就中私益ニ關スルモノハ之レヲ所罰サレタルカタメ犯罪ヲ公表シタメニ私人ノ秘密ヲ發カレ被害者ニ於テハ却テ犯人ノ處罰ヲ快トセサルコトアリ（例ヘハ妻ノ姦通ヲ罰シラレタルカタメ家庭ノ亂倫ヲ公表セラレタメニ一家ノ名譽ヲ失墜スルカ如シ）斯カル場合ニ強テ犯人ヲ處罰スルカ如キハ立法ノ精神ニ悖ルヲ以テ處罰スルト否トヨ一ニ被害者ノ自由ニ任シタリ以テ親告罪ニ於ケル場合ニ被害者ニ（告訴權ヲ有スル者）首服スルハ之レ非親告罪ノ場合ニ自首シタルト同一ノ理ナルヲ以テ本法ニ於テハ之ノ場合ニハ自首ト同一ノ恩惠ニ浴セシムルコトトセリ  
首服トハ申告スルノ意ニシテ被害者カ犯罪アルコトヲ知覺セサル前ニナスコトヲ要ス

〔問〕 自首又ハ首服シタルモノハ必ス減輕サルヘキヤ  
〔答〕 曰ク然ラス減輕スルト否トハ裁判官ノ自由ナリ

舊刑法第八十五、六條ニ於テハ必ス一等又ハ二等ヲ減輕スルコトト規定セリ然レモ此タスル時ハ狡獪ナル徒ハ或ハ餘罪ヲ掩蔽センカタメ自首又ハ首服スルカ如キコトアルヲ以テ本法ハ之レヲ改メ減輕スルト否トハ一ニ裁判官ノ自由ニ任セタリ之レ本

法第四十二條ニ其ノ刑ヲ減輕スト云ハスシテ減輕スルコトヲ得ト規定セル所以ナリ

### 第八章 未遂罪

「問」 未遂罪トハ何ソヤ

「答」 未遂罪トハ既遂罪ニ對スル名稱ニシテ犯人カ已ニ犯罪行為ニ着手シテ未タ遂ケサル場合ヲ云フ若シ豫定ノ目的ヲ達セハ既遂トナルナリ犯罪ノ既遂ト云ヒ未遂ト云ヒ共ニ程度ノ差ニ過キスシテ犯罪タルコト疑ナシ故ニ未遂罪ノ成立ニハ左ノ要素ヲ必要トス

- 一、犯罪行為ノ實行ニ着手スルコト  
責任能力者カ故意ヲ以テ犯罪行為ニ着手スルコトヲ要ス故ニ一般犯罪要素ヲ欠ク時例ヘハ犯意ナク又ハ十四年未滿者ノ行為ハ犯罪ヲ成立セサルヲ以テ未遂罪ヲ成立スルナシ但シ法律ハ時トシテハ犯意ナキ行為ヲ罰スルコトアリ(無意犯ト稱ス)之ノ場合ニハ犯人ノ意思ヲ必要トセス意思ナクシテ行為アルコトナキヲ以テ無意犯ニハ既遂ノミアリ未遂アルコトナシ例ヘハ失火罪ノ過失傷害罪ニ未遂犯ナキカ如シ
- 二、未タ遂ケサルコト

犯罪行為ニ着手シテ未タ遂ケサル場合三種アリ如左

- (1) 犯人カ任意ニ中止シタル場合 改刑四三之レ學者ノ謂所任意未遂ニシテ其ノ惡事ナルコトヲ悟リテ中止スルト又他日ヲ期シテ中止スルトハ敢テ問フ處ニアラサルナリ例ヘハ人ヲ毒殺スル目的ヲ以テ毒藥ヲ服セシメタルモ其ノ發覺ヲ恐レテ消毒劑ヲ投シタルカ如シ
- (2) 外部ノ障礙ニヨリ中止シタル場合(舊刑一一二)之レ學者ノ謂所外由未遂ニシテ外部ノ障礙ナカリセハ豫期ノ目的ヲ達シ得ヘカリシニ外部ノ障礙ノタメ實行ヲ完結スル能ハサル場合ヲ云フ例ヘハ人ヲ殺サントシテ一刀ヲ加ヘタルモ會々警官來リシタメ目的ヲ達セスシテ逃走シタルカ如ク又竊盜ノ目的ヲ以テ家内ニ侵入シタルモ家人カ目ヲ覺マシタルカタメ一物ヲモ得スシテ逃走シタルカ如シ
- 三、一定ノ行為ヲ遂ケタルモ豫期ノ目的ヲ達セサル場合(舊刑一一三)之レ學者ノ謂所欠缺未遂ナリ例ヘハ甲ヲ銃殺セントテ一發ノ彈丸ヲ發射シタルモ照準其ノ宜シヲ得サリシタメ彈丸カ命中セサルカ如シ

「問」 未遂犯ノ處分如何

「答」 犯罪ノ意思ニ重キヲ置ク時ハ未遂犯ト雖モ既遂犯ト何等區別スルノ必要ヲ認めス反之犯罪ノ結果ニ重キヲ置ク時ハ未遂ノ場合ニハ所罰セサルヲ可トス舊刑法ハ重

罪ノ未遂ハ一等若シクハ二等ヲ減輕シテ必ス處罰シ輕罪ハ特別ノ明文アル場合ニ限  
リ罰シ違警罪ハ之レヲ罰セサルコト、セリ然レトモ本法ニ於テハ舊法ノ如ク刑ニ付  
キ三種ノ別ヲ設ケサルヲ以テ特ニ明文アル場合ノ外未遂罪ハ所謂セサルコト、セリ  
就中任意未遂犯ハ必ス其ノ刑ヲ減輕又ハ免除スルコト、シ然ラサル未遂犯ハ場合ニ  
ヨリ刑ヲ減輕スルコトヲ得ルコト、セリ蓋シ意思ニ重キヲ置キタル結果ナリ（改刑  
四三、四四舊刑一一二、一一三）

### 第九章 併合罪

〔問〕 併合罪トハ何ソヤ

〔答〕 犯罪ハ時トシテハ確定裁判前ニ（又ハ確定裁判前ニ犯シタル罪カ確定裁判後ニ）

二個以上同時ニ又ハ時ヲ異ニシテ發生スルコトアリ之レヲ稱シテ併合罪ト云フ換言  
セハ併合罪トハ同一犯人ニ對シ數個ノ犯罪カ裁判確定前又ハ確定裁判前ノ罪カ確定  
裁判後ニ發覺シタル場合ヲ云フ舊刑法ニ謂所數罪俱發即チ之レナリ（改刑四五舊刑  
一〇〇）今之レヲ分說スレハ左ノ如シ

一、二個以上ノ犯罪アルコト 數行為ヨリ數罪ヲ犯スハ當然ナレトモ時トシテハ一  
行為ヨリ數罪ヲ惹起スルコトアリ例ヘハ一發ノ彈丸ニテ甲ヲ殺シ乙ヲ傷ケ丙家ヲ

毀損スルカ如シ又數行為ヨリ一罪ヲ生スルコトアリ例ヘハ内亂罪ノ如シ而シテ茲

ニ二個以上ノ犯罪トハ本法ニ於テ獨立ノ罪トシテ罰スル場合ヲ云フナリ

二、裁判確定前ニ發覺スルコト 裁判ノ進行中ニ發覺スルモ可ナリ又確定裁判後ト  
雖モ其ノ確定裁判前ニ犯シタル罪ナル以上ハ併合罪トスヘキモノトス例ヘハ明治  
四十二年一月一日或ル罪ノ裁判カ確定シタルニ同年二月一日ニ至リ他ノ罪カ（確  
定裁判前ニ犯シタル罪）發覺シタルカ如シ反之若シ確定判決後ニ犯シタル罪ナル  
時ハ之レ併合罪ニアラスシテ累犯ナリ

〔問〕 併合罪ニハ如何ナル刑ヲ科スヘキヤ

〔答〕 由來併合罪ニ科スヘキ刑ニ付テハ三主義アリ

一、併科主義 之レ各罪ノ刑罰ヲ併科スルノ主義ニシテ（改刑四八）其ノ理由トス  
ル所ハ各犯罪ハ各法益ヲ害シタルモノナレハ各罪ニ付刑ヲ科スルノ必要アリ從テ  
數罪俱發ノ場合ニ數個ノ刑罰ヲ併科スルハ刑罰ノ本義ナリト云フニアリ例ヘハ竊  
盜、歐打創傷、詐偽取財ノ犯罪カ同時ニ發覺シタル場合ニ之レ等ノ刑ヲ合算セン  
トスルニアリ

二、吸收主義 之ノ主義ハ各犯罪中最モ重キモノ、ミヲ科セントスルモノナリ例ヘ  
ハ五年ノ刑ニ處ス可キ罪ト三年ノ刑ニ處ス可キ罪ト同時ニ發覺シタル時ハ五年ノ

刑ノミヲ科セントスルニアリ舊刑法ハ重、輕罪ニハ之ノ主義ヲ採用シ違警罪ニハ併科主義ヲ採用セリ吸收主義ノ理由トスル所ハ輕キ刑ハ重キ刑ニ吸收セラレト云フニアリ(舊刑一〇〇、一〇一)

三、折衷主義 併科主義ハ理論ニ適合スト雖モ實際ニ於テ行ハレサル場合アリ例ヘハ有期刑ト無期刑、死刑ト有期刑ト併發シタル場合ノ如キ兩者ヲ併科スルコト能ハサルカ如シ又吸收主義ハ併科主義ノ如ク實際ニ行ハレサルカ如キ缺點ナシト雖モ稍モスレハ犯罪ヲ獎勵スルノ弊アリ何トナレハ如何ニ多ク罪ヲ犯スモ其ノ中ノ重キ刑一ツノミヲ科セラル、モノナルヲ以テ一罪ヲ犯スモ罰セラレ二罪ヲ犯スモ一罪ノミヲ罰セラレ三罪亦然リ刑ハ一而耳ナレハ奸惡ナル徒ハ常ニ二罪以上ヲ犯スコト、ナル可シ夫レ然リ併科主義缺點アリ吸收主義亦然リ於之カ折衷主義ヲ發生スルニ至レリ之ノ主義ハ最メテ併科スルコト、シ(改刑四七、四八、五二)若シ性質上併科スル能ハス又情狀憫ム可キモノニハ吸收主義ニヨルモノナリ(改刑四六)而シテ之ノ主義ハ理論ト實際ニ最モ適合セル主義ナルヲ以テ我改正刑法ハ之レヲ採用セリ

〔問〕 併合罪中其ノ一罪ニ付死刑ニ處ス可キ時又ハ無期ノ禁錮、若シクハ懲役ニ處ス可キ時ハ如何ニ處分ス可キヤ

〔答〕 (1)併合罪中其ノ一罪ニ付死刑ニ處スヘキ場合ニハ事實上他ノ刑ヲ科スルコト能ハス何トナレハ死刑ハ生命ヲ奪フ刑ナルヲ以テ死刑ト他ノ刑トヲ通算スルカ如キハ不可能ノコトニ屬ス故ニ之ノ場合ニハ他ノ刑ヲ科セサルモノトス然レトモ犯罪ニヨリテ得タル物件、犯罪ノ用ニ供シタル物件ノ如キハ社界ニ殘存スル時ハ惡影響 及ホスヲ以テ沒收スヘキモノトス(改刑四六)

(2)併合罪中其ノ一罪ニ付無期禁錮又ハ無期懲役ニ處スヘキ時ハ死刑ノ場合ノ如ク事實上執行スルコト能ハス何トナレハ無期刑ハ終身獄裡ニ繋カル、ヲ以テ之レニ有期ノ刑ヲ科シ得サレハナリ然レトモ罰金、科料、沒收ノ如キハ性質上無期刑ト併科シ得ヘキ刑ナルニヨリ本法ハ之レヲ併科スルコト、セリ(改刑四六ノ二)

〔問〕 二以上ノ罰金又ハ罰金ト他ノ刑トヲ併科スルコトヲ得ヘキヤ

〔答〕 一、罰金ト他ノ刑トハ之レヲ併科スヘキモノトス但シ死刑ニ處スヘキ場合ニハ罰金ヲ科セサルモノトス蓋シ犯人已ニ死刑ニ處セラレ、以上ハ之レニ罰金ヲ併科スルモ何等刑ノ目的ヲ達セサレハナリ

二、二以上ノ罰金ハ各罪ニ付キ定メタル罰金ノ合算額以下ニ於テ處罰スヘキモノトス例ヘハ二十圓以下ノ罰金刑ト五十圓以下ノ罰金刑ト併發シタル場合ニハ兩

罪ノ合算額即チ七十圓以下ノ範圍内ニ於テ裁判官ハ自由ニ科刑スヘキモノトス

併合罪中重キ罪ニ沒收ナク輕キ罪ニ沒收アル時ハ如何

〔答〕 沒收ハ如何ナル場合ト雖モ吸收サル、コトナシ

本法ハ原則トシテ併科主義ヲ採用シタルモ例外トシテ吸收主義ヲ採用シタルヲ以テ

本問ノ如ク重キ刑ニ沒收ナク輕キ刑ニ沒收アル場合ニハ稍疑ヲ生ス (改刑四六、四

七)

然レトモ沒收ハ其ノ物ノ存在カ社界ニ危険ヲ及ホス恐レアルニヨリ附加スルモノナ

ルヲ以テ譬ヘ重キ罪ニ沒收ナク輕キ罪ニ之レアルモ之レヲ併科スヘキモノトス要ス

ルニ沒收ハ如何ナル場合ト雖モ悉ク併科スヘキモノトス

〔問〕 併合罪中既ニ確定裁判ヲ經タル罪ト未タ確定裁判ヲ經サル罪トアル時ハ如何ニ

處分スヘキヤ

〔答〕 併合罪ハ確定裁判前ニ二個以上ノ犯罪カ發覺スル場合ニ限ラス一個ノ罪ニ付確

定裁判ヲ經タル后ニ至リ以前ノ(確定判決前ノ犯罪)他罪カ發覺スル場合ヲモ猶併合

罪ト云フコトヲ得ヘシ例令ハ明治四十年ノ罪ニ付明治四十一年十月一日確定裁判ヲ

經タルニ其ノ後明治四十一年十二月一日ニ至リ明治四十年中ニ犯シタル犯罪カ發覺

シタル場合ノ如シ之レ即チ本問ノ場合ナリ

而シテ之ノ場合ニハ已ニ確定裁判ヲ經タルモノハ其儘トナシ他ノ裁判ヲ經サル罪ニ

付更ニ裁判ヲナシ前ノ刑ト后ノ刑ヲ通算シテ執行スヘキモノトス故ニ例ヘハ前ノ罪

ニ付五年ノ刑ニ處セラレ裁判確定シ后ノ罪ニ付キ三年ノ刑ニ處セラレタル時ハ前後

ヲ通算シ八年間服役スヘキモノトス

〔問〕 併合罪ニ付刑ノ執行方法如何

〔答〕 之レ本法第五十一條ノ規定スル處ニシテ左ノ如シ

一、併合罪ニ付二個以上ノ裁判アリタル時ハ其ノ刑ヲ併セテ執行スヘキモノトス例

ヘハ本法第五十條ニヨリ一罪ハ已二十年ノ裁判確定シ次ニ發覺シタル刑ニ付更ニ

五年ノ刑ニ處セラレタル時ハ十年ト五年ト併セテ十五年トナシ執行スヘキモノ

トス (改刑四九)

二、併合罪中其ノ一カ死刑ニ當ル時ハ沒收ヲ除ク外他ノ刑ヲ執行セサルモノトス

(改刑四六)之レ蓋シ死刑ハ最重ノ極刑ナルヲ以テ之レニ他ノ刑ヲ科スルモ何ノ益

ナク且ツ死刑ト他ノ刑ト併科スルコトハ性質上不可能ナルヲ以テナリ然レモ沒

收ハ其ノ物ノ存在カ社界ニ害アルヲ以テ併科スヘキモノトス

三、無期懲役又ハ無期禁錮ト他ノ有期自由刑ト併發シタル時モ死刑ノ場合ノ如ク性

質上併科スルコト能ハス何トナレハ無期刑ハ終身刑ナルヲ以テ之レニ他ノ有期刑

ヲ併セテ執行スルハ不可能ナレハナリ然レモ罰金、科料、沒收ノ如キ財産刑ハ性質上併セテ執行シ得ヘキモノナレハ本法ハ之レヲ併科スルコト、セリ(改刑四六) 四、有期ノ懲役又ハ禁錮ノ執行ハ其ノ最モ重キニ付キ定メタル刑ノ長期ニ其ノ半數ヲ加ヘタルモノヨリ長ク執行スルコト能ハサルモノトス例ハ十年以下ノ懲役ニ當ルヘキ場合ニ九年ノ懲役ニ處セラレ他罪ハ七年以下ノ禁錮ニ當ルヘキ場合ニ七年ノ禁錮ニ處セラレタリト假定センカ之ノ場合ハ普通ヨリ云ヘハ九年ノ懲役ト七年ノ禁錮トヲ通算シテ十六年ノ執行ヲナスヘキ筈ナルモ本法第五十一條ニハ「有期ノ懲役又ハ禁錮ノ執行ハ其ノ最モ重キ罪ニ付定メタル刑ノ長期ニ其ノ半數ヲ加ヘタルモノニ超フルコトヲ得ス」トノ制限的規定アルヲ以テ右ノ場合ニ於ケル最モ重キ刑ノ長期ハ十年ナリ故ニ之ノ十年ニ其ノ半數五年ヲ加ヘ十五年ヨリ長ク執行スルコト能ハサルコト、ナル從テ例令右九年ノ刑ト七年ノ刑トアル場合ト雖モ十五年ノ執行ニ止ム可キモノトス(改刑四七、五一)

〔問〕 第四十六條及四十七條ノ規定ト第五十一條ノ規定トハ如何ナル差異アリヤ

〔答〕 第四十六條及四十七條ハ刑ノ適用ニ關スル規定ニシテ第五十一條ハ刑ノ執行ニ關スル規定ナリ從テ兩者同一ノ規定ニアラス

按スルニ刑ヲ適用スヘキモノ換言セハ刑ヲ宣告スヘキモノハ裁判官ニシテ刑ヲ執行

スヘキモノハ檢事ノ職務ニ屬ス故ニ第四十六條及第四十七條ハ裁判官ニ命シタル法條ニシテ第五十一條ハ檢事ニ命シタル法條ト云フコトヲ得ヘシ

〔問〕 併合罪ニヨリ處罰サレタルモノ或罪ニ付キ大赦ヲ受ケタル時ハ如何

〔答〕 併合罪ニ付已ニ確定裁判ヲ經タルモノ(即チ已ニ刑ノ執行中ノモノ)或罪ニ付キ大赦ヲ受ケタル時ハ大赦ヲ受ケサル刑ニ付テノミ刑ヲ定メテ執行スヘキモノトス例令ハ第七十七條ノ内亂罪ト第四百十八條ノ通貨偽造罪トヲ犯シタルモノ第七十七條ニヨリ無期禁錮ニ處セラレタルモノ(第四百十八條ハ第四十六條第二項ノ制限ニヨリ沒收刑ノミヲ科セラレ)服從中大赦ニヨリ内亂罪ノ執行ヲ免ラレタルカ如シ之ノ場合ニ通貨偽造罪ハ大赦ヲ受ケサルヲ以テ該犯人ハ更ニ通貨偽造罪ニ付刑ヲ受クヘキモノトス蓋シ通貨偽造罪ハ内亂罪ノ重キニ吸收サレ居タルニ過キスシテ無罪ニハアラサレハナリ(改刑五二)

大赦ヲ受ケサル罪ニ付刑ヲ定ムル手續ハ最終ノ裁判ヲナシタル裁判所ノ檢事ノ請求ニヨリ同裁判所ハ被告人又ハ代理人ノ意見ヲ聞キ決定ヲ以テ刑期ヲ定ムヘキモノトス之ノ決定ニ對シテハ抗告ヲナスコトヲ得ヘキモノトス(刑施五三)

〔問〕 大赦トハ何ソヤ

〔答〕 大赦トハ或ル種類ノ罪ニ對スル訴追又ハ裁判ヲ消滅セシムル憲法上ノ大權命令

ナリ(憲一六)

- 一、大赦ハ憲法第十六條ニヨリ天皇固有ノ權利ナルヲ以テ一度之ノ命令アリタル以上ハ何人モ之レヲ拒止スルコトヲ得サルモノトス
- 二、大赦ハ或ル種類ノ罪ニ對スル恩典ナルヲ以テ一般的ニ行ハル、モノナリ例ヘハ國事犯人又ハ明治何年迄ノ犯人ヲ大赦スト云フカ如シ之レ大赦ト特赦ノ異ル所ニシテ大赦ハ一般人ニ對スル恩典ナレト特赦ハ特定ノ人ニ對スル恩惠ナリ
- 三、大赦ハ如何ナル犯罪ニ對シテ行ハル、ヤハ斷言スル能ハサルモ多クハ破廉恥罪ニアラサル犯罪ニ對シテ行ハル、ヲ例トス又如何ナル場合ニ行ハル、ヤモ明カナラサルモ其ノ多クハ君主ノ即位、崩御、大戰ノ後等ニ行ハセラル、モノニシテ先年英尙皇太后崩御ノ時ニ之ノ恩典ヲ施サレタルカ如シ
- 四、大赦ハ單ニ刑ノ執行ヲ免除スルノミナラス刑ノ言渡ヲ消滅セシムル効力ヲ有スルヲ以テ大赦ノ恩典ニ浴シタルモノハ刑餘ノ人ニアラス從テ後日再ヒ罪ヲ犯スモ累犯ヲ以テ罰セラル、コトナシ又未タ訴追ヲ受ケサル犯人ニ於テハ將來公訴ヲ提起セラル、コトナキモノトス從テ後日他ノ罪ニヨリ訴追サル、モ數罪俱發(併合罪)ヲ以テ論セラル、コトナシ要スルニ大赦サレタルモノハ犯罪ハ之レニヨリテ全ク消滅スルモノトス

問 大赦ニ遇ヒタル行爲ニ對シテ民事上ノ損害ヲ請求スルコトヲ得ルヤ

答 曰ク然リ

大赦ハ犯罪ノ訴追及刑ノ言渡ヲ消滅セシムルモノナルヲ以テ刑法上ノ罪人ニアラス從テ犯罪行爲ヲ基礎トシテ民事上ノ損害即チ私訴ヲ提起スルコト能ハサルカ如キ感アルモノ之レ誤レリ何トナレハ大赦ハ刑事ノ訴追及刑ノ言渡ヲ消滅セシムル効力ヲ有スルノミニシテ犯罪ノ事實換言セハ不法行爲其ノ者ヲ消滅セシムル効力アルモノニアラス而モ私訴權ハ犯罪其ノモノヲ前提トスルモノニアラスシテ犯罪行爲ヨリ生シタル事實ヲ理由トスルモノナルヲ以テ例令大赦アルモタメニ民事上ノ損害即チ私訴權ハ消滅セサルモノトス之レ蓋シ犯人カ無罪ノ宣告ヲ受ケタル時ト雖モ私訴權ハ消滅セストノ刑事訴訟第五條ト對照スルモ其ノ誤リナキコトヲ知ルニ足ラン

問 拘留又ハ科料ト他ノ刑トハ如何ニシテ執行スルヤ

答 拘留又ハ科料ト他ノ刑トアル場合ニハ之レヲ併セテ執行スヘキモノトス然レトモ若シ併合罪中ニ死刑、無期刑ニ處スヘキモノアル時ハ沒收ヲ除クノ外ハ之レヲ併科セサルモノトス(改刑五三、一八)

問 一個ノ行爲ニシテ數個ノ罪名ニ觸ル、時ハ如何ニ處斷スヘキヤ

答 其ノ最モ重キ刑ヲ以テ處斷ス但シ沒收ハ之ヲ併科ス(改刑五四、四九)

之レ學者ノ所謂想像上ノ數罪俱發トシテ本法ハ第五十四條前段ノ規定ニヨリ其ノ最モ重キ刑ヲ以テ處斷スルコト、セリ舊刑法ニハ斯カル明文ヲ欠キタルカ爲メ解釋上疑義ヲ生シタル本法ハ明文ヲ設ケ斯カル場合ニハ一罪ヲ以テ論スルコト、セリ一個ノ行爲ニシテ數個ノ罪名ニ觸ル、場合トハ例ヘハ一發ノ彈丸ニテ甲ヲ斃シ乙ヲ傷ケ丙ノ器物ヲ毀損シタリトセンカ殺人、傷害、器物毀損ノ三罪成立スルモ之ノ場合ニハ各罪ヲ併科セス其ノ最モ重キ刑ナル殺人罪ヲ以テ論スヘキモノトス茲ニ注意スヘキハ一個ノ行爲ヨリ數個ノ罪名ニ觸ル、場合ニ二種アリ(1)一行爲ヨリ同種類ナル數個ノ罪名ニ觸ル、場合、例ヘハ一發ノ彈丸ニテ二人ヲ斃シ又ハ棍棒ヲ揮テ二人ヲ傷ケタルカ如シ(2)一行爲ヨリ異種類ナル數個ノ罪名ニ觸ル、場合、例ヘハ一發ノ彈丸ニテ人ト馬トヲ殺シタルカ如ク又一發ノ彈丸ニテ人ヲ傷ケ器物ヲ毀損シタルカ如シ就中本法ニ謂所一行爲ニシテ數個ノ罪名ニ觸ル、場合トハ右(2)ノ場合即チ一行爲ニヨリ異種ノ罪名ニ觸ル、場合ヲ云フナリ何トナレハ同種ノ罪名ナル時ハ單一ノ法條存スレハナリ

〔問〕 五十錢及十錢ノ銀貨ヲ偽造シタル時ハ一罪ナリヤ二罪ナリヤ

〔答〕 二罪ナリ、何トナレハ五十錢貨幣ト十錢貨幣トハ各其ノ法益ヲ異ニスルヲ以テ互ニ獨立シテ各一罪ヲ構成スレハナリ

〔問〕 犯罪ノ手段若シテハ結果タル行爲カ他ノ罪名ニ觸ル、場合ニハ如何ニ處分スヘキヤ

〔答〕 之ノ場合ニハ其ノ最モ重キ刑ヲ以テ處斷スヘキモノトス(改刑五四)

一、犯罪ノ手段タル行爲カ他ノ罪名ニ觸ル、場合

例ヘハ他人ノ家ニ忍ヒ入り竊盜ヲナシタル時ハ竊盜ノ手段タル家宅侵入行爲カ他ノ罪名即チ家宅侵入罪ニ觸ル、ヲ以テ之ノ場合ニハ竊盜罪ト家宅侵入罪ノ二罪ヲ構成スルカ如キモ本法ハ斯カル場合ニハ吸收主義ヲ採リタル結果輕キ罪ハ重キ罪ニ吸收サル、コト、ナリ竊盜罪ヲ以テ處斷スヘキモノトス

二、犯罪ノ結果タル行爲カ他ノ罪名ニ觸ル、場合

例ヘハ他人ノ物品ヲ竊取シテ之レヲ賣却シタルカ如キ即チ盜罪ノ結果タル賣却行爲カ冒認罪ヲ構成スルカ如ク又殺人罪ヲ犯シタル者カ死體ヲ遺棄シタル時ハ殺人罪ト死骸遺棄罪トヲ構成スルカ如キモ本法ハ其ノ中最モ重キ刑ヲ以テ論スルコト、セルヲ以テ如上ノ場合ニハ決シテ二罪ヲ構成スルモノニアラサルナリ

要之ニ犯罪ノ手段タル行爲又ハ結果タル行爲カ他ノ罪名ニ觸ル、場合ニハ各罪中最モ重キモノヲ以テ處斷スヘキモノトス蓋シ同一ノ性質ヲ有スル犯罪ニアリテハ犯罪ノ範圍廣大トナルニ從テ狹少ナル行爲ハ吸收サル、ヲ以テナリ例令ハ刀ヲ以テ人ヲ



傷ケンカ之レ傷害罪ナリ若シ傷夷ノ爲メ被害者死亡センカ之レ殺人ナリ從テ前ノ罪ハ後ノ罪ノタメニ吸收サル、モノトス

「問」 甲家ニ放火スル石油ヲ買入ル、タメ乙ノ金銭ヲ竊取シ之レニテ石油ヲ求メテ遂ニ放火ノ目的ヲ達シタル者ノ所分如何

「答」 竊盜罪ト放火罪ノ二罪ヲ構成ス、(改刑四五、五四)

之ノ場合ニハ本法第五十四條ニ謂所「犯罪ノ手段タル行爲カ他ノ罪名ニ觸ル時ハ其ノ最モ重キ刑ヲ適用ス」トノ法文ニハ該當セサルモノトス從テ一罪ヲ以テ論スルコト能ハス蓋シ輕キ罪カ重キ罪ニ吸收サル、場合ハ同一性質ノ犯罪ニシテ其ノ手段ノ直接ナルヲ要ス何トナレハ犯罪ノ遠因ハ罪ノ成立ニ何等ノ關係ナケレハナリ而シテ本問ノ場合ニ乙ノ金銭ヲ竊盜シタル行爲ハ甲家ニ放火用ノ石油ヲ買入ル、一ノ手段タルニ過キタルモ之レ放火犯ニ性質上必要ナル直接ノ行爲ナリト云フコト能ハス反之右ノ場合ニ甲家ニ放火スルタメ甲家使用ノ石油ヲ散布シテ目的ヲ達シタル場合ノ如キハ之レ性質上必要ナル直接ノ手段ナリト云フコトヲ得ヘキヲ以テ竊盜ト放火ノ二罪ヲ構成セシテ五十四條ニヨリ重キ一罪ヲ以テ處斷スヘキモノトス若シ夫レ異性間接ノ行爲ヲモ犯罪ノ手段タリ結果タル行爲中ニ含有セシメンカ人ヲ殺シ犯跡ヲ蔽ハントシテ家ヲ燒燬シ、遂躡セル人ヲ傷害シ或ハ逃走ノ目的ヲ達スル

タメ米穀ヲ竊取シタル行爲ヲモ五十四條ニ所謂重キ一罪ヲ以テ論セサルヘカラサルニ至リ途ニ數罪ナルモノヲ發見セサルニ至ラン天下豈ニ斯クノ如キ法理アラシヤ

「問」 連續シタル數個ノ行爲カ同一罪名ニ觸ル、場合ハ如何

「答」 一罪トシテ處斷ス、(改刑五五)

之レ學者ノ所謂連續犯ニシテ左ノ要件ヲ必要トス

- 一、連續シタル數個ノ行爲アルコト、連續シタル數個ノ行爲トハ同一性質ノ行爲ヲ毎回繼續スルヲ云フ例令ハ毎夜同一倉庫内ニ忍ヒ入り米穀ヲ盜取スルカ如ク又店員カ屢々店頭ノ物品ヲ竊取スルカ如シ
- 二、數個ノ行爲カ同一ノ罪名ニ觸ル、コト、連續ノ行爲アリト雖モ其ノ行爲カ同一罪名(例ヘハ毎夜竊盜罪ヲ犯スカ如シ)ニ觸ル、ニアラサレハ連續罪ト云フコト能ハス例ヘハ第一回ハ家宅ニ侵入シ第二回ハ家宅ニ侵入シテ竊盜ヲナシ第三回ハ家宅ニ侵入シテ強姦ヲナスカ如キ例令何回繼續シテ同一犯人ニ對シテ犯罪行爲アルモ同一犯名ニアラサルモノハ繼續犯ニアラサルナリ

### 第十章 累 犯

「問」 累犯トハ何ソ

〔答〕 累犯トハ舊刑法ニ所謂再犯ニシテ一度刑ニ處セラレタルモノカ重ネテ罪ヲ犯ス  
 ヲ云フナリ而シテ舊刑法ニ再犯トアリシヨ本法カ累犯ト改メタルハ再犯ト云フトキ  
 ハ再度罪ヲ犯シタルモノニ限ルヤ三度罪ヲ犯シタル時ハ如何ニ處分スヘキヤノ疑問  
 ヲ生スルヲ以テ二回以上何回罪ヲ犯スモ再犯ヲ以テ論スルコトヲ明カニスルタメ再  
 ヲ改メテ累トシタルモノナラン

而シテ累犯ノ制ヲ設ケタル理由ハ一度罪ヲ犯シ國家ノ制裁ヲ受クルモ猶改悛ノ情ナ  
 ク再度以上尙ホ惡事ヲ敢行スルカ如キ徒ハ之レ國家ノ刑罪ヲ懼レサル徒ニシテ社界  
 ノ蠱亂國家ノ強敵ナリ之レヲ以テ更ニ前ノ刑罰以上ノ重刑ヲ以テ處罰スルニアラサ  
 レハ懲惡ノ目的ヲ達スルコト能ハサルヘシ之レ即チ特ニ累犯ノ制ヲ設ケタル所以ナ  
 リ舊法ハ年度ニ制限ナク前犯後數十年ノ後ニ犯シタル犯罪ト雖モ苟モ前犯者タル以  
 上ハ累犯ヲ以テ重罰スルコト、シタルモ之レ犯人ニ對シ聊カ苛酷ノ嫌ナシトセス故  
 ニ本法ハ之ニ一定ノ年限ヲ附シ若シ其ノ年度内ニ於テ罪ヲ犯シタル時ハ累犯者トシ  
 テ法刑ヲ科シ之ノ年度ヲ經過シタルモノハ普通ノ犯罪トシテ罰スルコト、セリ又舊  
 法ハ再犯加重ヲ僅カニ本刑ニ一等ヲ加フルコト、シタルモ本法ハ之レヲ改メ本刑ノ  
 長期ノ二倍以下ナシタリ蓋シ舊法ノ加重ニテハ時トシテハ輕キニ失シ五犯六犯乃至  
 十犯ト云フ如キ累犯者ニ對シテハ充分ニ刑ノ目的ヲ達シ得サルヲ以テナリ（改刑五

六舊刑九一以下

〔問〕 累犯者トシテ處罰サルヘキ者ハ如何ナル犯人ナリヤ

〔答〕 累犯者トハ懲役ニ處セラレタルモノカ刑ノ執行ヲ終リ又ハ執行ノ免除アリタル  
 時ヨリ五年内ニ懲役又ハ之レト同質ノ罪ヲ犯シタル者ヲ云フ 改刑五六舊刑九一以  
 下）今之レヲ分説スレハ左ノ如シ

一、懲役ニ處セラレタル者カ更ニ懲役ニ當ル罪ヲ犯シタル時  
 故ニ前ニ禁錮又ハ罰金ニ處セラタル者カ後日懲役ニ當ル罪ヲ犯スモ累犯ニアラス  
 又前ニ懲役ノ刑ニ處セラレタルコトアルモ後ニ犯シタル罪カ禁錮又ハ罰金、拘留、  
 科料ノ刑ニ當ル時ハ累犯ニアラス而シテ累犯ヲ懲役ニ限リタル理由ハ蓋シ懲役ハ  
 主トシテ破廉耻漢ニ對シテ科スル刑ニシテ再度以上罪ヲ犯スモノハ常ニ破廉耻罪  
 多キヲ以テナリ例ヘハ竊盜、詐偽、賭博等ノ如シ次ニ懲役ニ處セラレタル者トハ刑  
 ノ宣告ヲ受ケタルモノ、意ニシテ刑ノ執行ヲ受ケタリヤ否ヤハ累犯ノ成立ニ何等  
 ノ關係ナキモノトス

二、懲役ニ當ル罪ト同質ノ罪ニヨリ死刑ニ處セラレタル者其ノ執行ノ免除ヲ受ケタ  
 ル者又ハ減輕ニヨリ懲役ニ減輕サレタル者（改刑五六ノ二）  
 (イ) 懲役ト同質ノ罪ニヨリ死刑ニ處セラレタル者トハ例令ハ第百〇八條ニ人ノ現住

スル建造物其ノ他ニ放火シタル罪トハ同一性質ノ罪ナリ故ニ今右ノ二罪ヲ犯シテ第百九條ニ人ノ現住セサル建造物其ノ他ニ放火シタル罪トハ同一性質ノ罪ナリ故ニ今右ノ二罪ヲ犯シテ第四十六條ニヨリ死刑ノ宣告ヲ受ケタルモノカ其ノ執行ヲ免除サレタルカ如キ場合ヲ云フ

(ロ)右ノ例ニ於テ減輕ニヨリテ第百〇九條ノ懲役ニ處セラレタル場合

三、併合罪ニ付處斷セラレタル者其ノ併合罪中懲役ニ處スヘキ罪アル時(改刑五六ノ三)

禁錮ニ當ル罪ト懲役ニ當ル罪トヲ犯シ禁錮ノ刑ニ處セラル、コト少ナカラス之ノ場合ニハ累犯ニ付テハ懲役ニ處セラレタルモノト見做サル、ナリ

四、刑ノ執行ヲ終リ又ハ執行ノ免除アリタル日ヨリ五年内ニ更ニ有期懲役ニ當ル罪ヲ犯シタル者(改刑五六ノ一)

舊法ニハ斯ク年限サカリシモ本法ハ之レヲ設ケタリ而シテ之ノ五年ノ期間ハ刑ノ執行ヲ免除サレ又ハ執行ヲ終リタル日ヨリ起算スヘキモノトス 刑ノ執行ヲ免除サル、場合ハ假出獄、時効、特赦ナリ彼ノ大赦、刑ノ執行猶豫ハ刑ノ言渡ヲ消滅セシムル效力ヲ有スルヲ以テ他日罪ヲ犯スモ累犯者ニアラサルナリ)

〔問〕 累犯者ニ刑ヲ加重スル範圍如何

〔答〕 累犯者ハ國家ノ刑罰ヲ受ケ猶改悛ノ情ナク再度以上罪ヲ犯シタル者ナレハ斯カル奸惡ノ徒ニ對シテハ普通以上ノ重刑ヲ科スル必要アリ之レヲ以テ本法ハ其ノ罪ニ付キ定メタル懲役ノ長期ノ二倍以下ヲ加重スルコト、セリ例令ハ竊盜罪ヲ犯シ二百三十五條ニヨリ五年ノ懲役ニ處セラレタル者再ヒ竊盜罪ヲ犯サンカ初犯ナレハ第二百三十五條ニヨリ十年以内ノ懲役ナルモ再犯ナルヲ以テ第五十七條ノ適用ニヨリ其ノ罪ニ付キ定メタル長期ノ二倍即チ二十年以下ノ懲役ニ處セラル、モノトス(改刑五七舊刑九一、九二、九三)

〔問〕 裁判確定後再犯者タルコト發覺シタル時ハ如何

〔答〕 再犯トシテ處罰ス

舊刑法第九十四條ニ於テハ再犯加重ハ裁判確定前ニ發覺シタル場合ニ限リタルヲ以テ裁判確定後ニ於テ再犯者タルコト發覺スルモ刑ヲ加重スルコト能ハサリシナリ然レトモ惡事犯跡ヲ剔メテ隱蔽シ可成輕キ刑ニ間ハレントスルハ人情ノ然ラシムル處ナレハ或ハ偽名其他ノ惡策ノタメ裁判確定後ニ再犯者タルコトヲ知ルコト少シトセヌスカル場合ニ悉ク之レヲ不問ニ附スルハ策ノ得タルモノニアラス故ニ本法第五十八條ハ裁判確定後再犯者タルコトヲ發見シタル場合ト雖モ第五十七條ノ規定ヲ適用シ再犯者トシテ刑ヲ加重スルコト、セリ(刑施五三)而シテ茲ニ裁判確定後トハ

(1)裁判確定後刑ノ執行前ナル時ト(2)刑ノ執行中トノ二者ヲ合ムモノトス

〔問〕 刑ノ執行ヲ終リ又ハ執行ノ免除後ニ再犯者タルコト發覺シタル時ハ如何

〔答〕 裁判確定後再犯者タルコト發覺シタル時ト雖モ累犯ノ刑ヲ適用スル以上ハ執行ヲ終リタル後ニ於テモ亦累犯者トシテ處罰スルハ當然ノ理ナルモ已ニ刑ノ執行ヲ終リ又ハ免除サレテ正業ニ從事セルモノヲシテ會マ再犯ノ發覺シタルカタメ再ヒ之レヲ獄舎ニ繋クカ如キハ社界ノ平和ヲ攪亂シ犯人ヲシテ却テ自暴自棄ニ陥ラシムルノ弊ナシトセス之レヲ以テ執行後又ハ執行免除後ニ再犯者タルコト發覺スルモ累犯ノ刑ヲ適用セサルコトセリ(改刑五八ノ二)

〔問〕 三犯以上ノ者ハ如何ニ處分スヘキヤ

〔答〕 本法第五十七條ニ於テハ再犯ノ刑ハ其ノ罪ニ付キ定メタル懲役ノ長期ノ二倍以下トスト規定セルヲ以テ三度四度犯罪ヲ犯シタルモノニハ其ノ都度加重ノ度ヲ増加スル必要アルモ斯クスル時ハ遂ニ他ノ刑トノ權衡ヲ失シ本法ニハ二十年以上ノ有期刑ヲ認メサルニ却テ五十年六十年ノ有期刑ヲ認ムルコトハナル條理ニ悖戾スルヲ以テ二度以上ハ三度四度五度何回重ネテ罪ヲ犯スモノ其ノ罪ニ付キ定メタル懲役ノ長期ノ二倍以下ヲ以テ處罰スヘキモノトス故ニ例ヘハ竊盜罪ハ十年以下ノ懲役ナルヲ以テ何度竊盜罪ヲ犯スモ二十年以上ノ刑ニ處セラル、コトナシトス(改刑五九、一)

四、五七舊刑九八)

〔問〕 他ノ法律ニ於テ處罰サレタル者ト雖モ再犯者ナリト云ヒ得ルヤ

〔答〕 曰ク然リ苟モ刑罰法令ニ於テ處罰サレタルコトアル以上ハ例令本法以外ノ法律ニ於ケル處罰ト雖モ再犯者トシテ刑ヲ加重スヘキモノトス蓋シ再犯加重ハ國家ノ刑罰ヲ恐レシテ重ネテ罪ヲ犯シタル者ニ對スル科刑ニシテ普通法タルト特別法タルトハ國家ノ刑罰法規タル上ニ於テ何等ノ差異ナケレハナリ故ニ例ヘハ陸海軍刑法、臺灣法令等ニ於テ所罰サレタルモノカ本法ノ罪ヲ犯シタル時ハ再犯ヲ以テ論スヘキモノトス

〔問〕 刑ノ執行中ニ犯罪ヲ犯シタルモノハ累犯ナリヤ將タ併合罪ナリヤ

〔答〕 刑ノ執行中ニ一罪ヲ犯シタル者ハ累犯ニモアラス又併合罪ニモアラス獨立ノ一罪トス何トナレハ累犯ハ刑ノ執行ヲ終リ又ハ執行ノ免除アリタル後ノ犯罪ナルヲ以テ刑ノ執行中ノ犯罪ハ累犯ト云フヲ得ス又併合罪ハ確定判決前ニ犯シタル犯罪ナルヲ以テ已ニ確定裁判ヲ終リ刑ノ執行中ニ屬スルモノハ犯罪ハ併合罪ト云フコト能ハス若シ夫レ兩者何レニモ屬セストセハ獨立ノ一罪ト云フノ外ナカルヘシ

〔問〕 罰金、拘留、科料ノ刑ニ處セラレタルモノ五年内ニ懲役ニ當ル罪ヲ犯シタル時ハ再犯ヲ以テ論スヘキヤ

「答」 曰ク然ラス。何トナレハ再犯トシテ刑ヲ加重サル、場合ハ前ニ懲役ニ處セラレ後ニモ亦懲役ニ當ル罪ヲ犯シタル者ニ限ルヲ以テ罰金、拘留、科料等ノ犯罪ハ何回犯スモ再犯ヲ以テ論セラル、コトナカルヘシ（改刑五六、五七）

第十一章 共 犯（第六十條以下）

「問」 共犯トハ何ソ

「答」 共犯トハ二人以上ノ有責者カ共同シテ同一ノ犯罪ヲ犯スヲ云フ今之レヲ分説スレハ左ノ如シ

- 一、二人以上ナルコト 一人ニテ犯ス犯罪ハ之レ共犯ニアラス故ニ共犯ト云ヘハ必ス二人以上ノ人アルコトヲ必要トス而シテ共犯ニハ性質上必ス二人以上ノ人アルニアラサレハ成立セサル場合アリ（例ヘハ内亂罪七七騷擾ノ罪一〇六舊一三七）之レヲ稱シテ必然的共犯ト云フ之反犯人ノ便宜上任意ニ相携ヘテ一罪ヲ犯スコトアリ（例ヘハ強盜、脅迫、詐偽取財等ノ如シ）之レヲ稱シテ任意的共犯ト云フ
- 二、二人以上ニテ同一ノ罪ヲ犯スコト 二人以上カ各別ニ罪ヲ犯スモ之レ共犯ニアラス例ヘハ甲ハ竊盜ヲナシ乙ハ強姦ヲナスカ如シ故ニ二人以上ノ人カ意思ヲ通シテ同一ノ犯罪ヲ犯スコトヲ要ス然レトモ同一ノ行爲ヲナスコトヲ要セス要ハ二人

- 以上ノ行爲カ同一ノ犯罪ヲ構成スル範圍内ナレハ是レリトス例ヘハ甲女カ乙女ノ手足ヲ捉ヘ丙男カ強姦ヲ遂ケタル場合ニ於テハ甲女ハ強姦ノ行爲ナキヲ以テ丙男ト同一行爲ヲナシタルモノニアラス從テ甲女ト丙男トハ共犯者ニアラサルカ如キ感アルモ決シテ然ラス何トナレハ甲女ト丙男トハ強姦罪ナル一罪ヲ犯スニ當リ其ノ行爲ヲ分擔シタルニ過キササルヲ以テ甲女ト丙男トハ共犯者タルコト明カナリ
- 三、犯意アルコト 二人以上共ニ犯意アルコトヲ要ス故ニ若シ其ノ一人カ犯意ナカリシ場合ニハ之レ共犯ニアラサルナリ例ヘハ甲男アリ乙女ヲ強姦スルタメ丙女ヲ捉ヘ汝若シ乙女ヲ誘出セサレハ汝ヲ強姦スヘシト脅迫サレタルタメ止ムナク乙女ヲ誘致シテ甲男ニ強姦セシメタルカ如キハ乙女ニ於テ毫モ甲男ノ犯罪ヲ幫助スルカ如キ意思即チ犯意ナキヲ以テ斯カル場合ニハ共犯ニアラサル可シ又例ヘハ甲カ乙ノ手ヲ以テ丙ヲ傷害シタル場合ニハ乙ハ犯意ナキヲ以テ共犯ニアラサルヘシ
- 四、責任能力アルコト 共犯者中責任無能力者アル時ハ共犯成立セス故ニ例ヘハ十ニ歳未滿ノ者ト成年者ト通謀シテ犯罪（例ヘハ竊盜、詐偽、放火等）ヲ犯スモ之レ共犯ニアラスシテ單行犯ナリ

「問」 共犯ノ種類ヲ問フ

「答」 本法ニ於テ共犯トシテ所罰スヘキモノ三アリ曰ク實行正犯（改刑第六十條）曰

ク教唆罪（改刑六一）曰ク從犯（改刑六二）即チ之レナリ（舊刑一〇四以下）

〔問〕 實行正犯トハ何ソ

〔答〕 二人以上共同シテ犯罪ヲ實行シタル者ハ正犯トシテ各自ニ獨立ノ刑ヲ科スルモノトス之レヲ稱シテ正犯又ハ實行正犯ト稱ス茲ニ實行正犯ト云フハ教唆罪ヲ準正犯ト云フニ對スル名稱ナリ

實行正犯ハ二人以上カ共同シテ犯罪ヲ實行スルコトヲ要ス故ニ二人以上ノ者カ同一犯罪行為ニ參加スルニアラサレハ成立セス而シテ茲ニ犯罪ヲ實行スルトアルヲ以テ二人以上カ犯罪行為ヲ分擔スルコトヲ必要トス例ヘハ甲カ手足ヲ捉ヘ乙カ打撃ヲ加フルカ如ク又甲乙共ニ丙家ニ忍ヒ入り物品ヲ竊取スルカ如シ（改刑六〇舊刑一〇四）

〔問〕 教唆罪トハ何ソ

〔答〕 教唆罪トハ他人ニ對シテ罪ヲ犯ス決心ヲ與ヘ犯罪ヲ實行セシムル行為ヲ云フ換言セハ他人ニ教ヘテ罪ヲ犯サシムルヲ云フ例ヘハ甲者乙者ニ對シ丙者財物ヲ盜取スル方法ヲ教ヘ遂ニ乙者ヲシテ竊盜ノ決心ヲ起シ犯罪ヲ實行セシメタルカ如シ此ノ場合ニ於テ甲ハ教唆罪トシテ正犯ト同一ノ刑罰ヲ受クヘキモノトス然レトモ被教唆者ニシテ犯罪行為ヲ實行スルニアラサレハ假令教唆ノ所爲アルモ教唆罪ハ成立セザルナリ又被教唆者カ教唆者ノ教唆シタル以外ノ行為ヲナシタル時ハ本罪ハ成立セス例

令ハ甲ヲ脅迫セヨト教唆シタルニ甲ヲ傷害シタルカ如キ又乙ヲ歐打セヨト教唆シタルニ乙ヲ斬殺シタルカ如キハ教唆罪ニアラサルナリ之レ本法第六十一條ニ人ヲ教唆シテ犯罪ヲ實行セシメタル者ハ正犯ニ準スト規定シタル所以ナリ依之見之教唆罪ハ被教唆者カ犯罪行為ノ實行ニヨリテ成立スルモノト云フヘシ然レトモ教唆ノ手段方法ノ如キハ敢テ問フ所ニアラサルヘシ故ニ文章ヲ以テスルト言語ヲ以テスルト將タ手似合ヲ以テスルトハ毫モ犯罪ノ成立ニ影響セサルモノトス（舊刑一〇五）

〔問〕 教唆者ヲ教唆シタル者ノ處分如何

〔答〕 舊刑法ニ於テハ教唆者ヲ教唆シタル者ニ對シテハ明文ヲ置カザリシヲ以テ學者間議論一定セザリシモ本法ニ於テハ第六十一條第二項ニ於テ教唆者ヲ教唆シタル者ヲモ處罰スルコトノ規定セルヲ以テ此ノ疑問ヲ氷解シタルモノナリ而シテ教唆者ヲ教唆スルトハ例ヘハ甲ハ乙ヲ乙ハ丙ヲ丙ハ丁ヲ教唆シテ遂ニ犯罪行為ヲ實行セシムルカ如キヲ云フ

〔問〕 從犯トハ何ソヤ

〔答〕 從犯トハ正犯ヲ幫助シタル者ヲ云フナリ而シテ幫助トハ俗ニ助クル又ハ援助スルト云フ意ナリ故ニ正犯ヲ助ケテ犯行ヲ容易ナラシメタル者ヲ稱シテ從犯者ト云フナリ例ヘハ竊盜ヲナサントスル者ニ鑰ヲ與ヘ又ハ門戸ヲ踰越セントスルモノニ梯子

ヲ貸與スルカ如シ之ノ竊盜ヲナシタル者ハ正犯者ニシテ器具ヲ與ヘタル者ハ從犯者ナリ要之ニ從犯ハ必ス正犯ニ附隨シテ起ル犯罪ニシテ獨立シテ成立スルモノニアラス故ニ正犯ナキニ獨リ從犯アルコトナシ又從犯ハ普通一般ノ犯罪要素即チ犯意、責任能力、行爲等ヲ具備スルコトヲ必要トス（改刑六二舊刑一〇九）

〔問〕 強盜ノ見張番ヲナシタル者ノ處分如何

〔答〕 共同正犯トス（從犯ニアラス）

何トナレハ例ヘ自ラハ手ヲ下サスト雖モ已ニ見張番ヲナス以上ハ之レ強盜ノ所爲ヲ分擔シタルモノナレハナリ之レ猶ホ殺人罪ノ場合ニ自ラハ刃傷ヲ加ヘサルモ被害者ノ逃走ヲ防止スルタメ其ノ手足ヲ捉ヘル任ニ當リタルト同一ニシテ共ニ犯罪行爲ノ分擔ナルヲ以テ從犯ニアラスシテ正犯ヲ以テ論スヘキモノトス（改刑六〇）

〔問〕 從犯ヲ教唆シタル者ノ處分如何

〔答〕 從犯ヲ教唆シタル者ハ從犯者ト同一ニ處罰スヘキモノトス之レ本法第六十二條第二項ノ規定スル所ナリ而シテ從犯ヲ教唆シタル者トハ例ヘハ甲カ竊盜ヲナサントスルニ當リ乙ハ丙ニ向テ甲ニ鑰ヲ與ヘヨ梯子ヲ貸與シテ牆ヲ越ヘシメヨト甲ノ犯罪ヲ援助スル方法ヲ教ヘテ實行セシメタリトセンカ乙ハ即チ從犯ノ教唆者ニシテ丙ト同一ナル從犯ノ處分ヲ受クヘキモノトス（改刑六二ノ二）

〔問〕 從犯ト正犯トハ刑ニ輕重アリヤ

〔答〕 從犯ハ正犯ノ刑ニ照シテ必ス減輕サルヘキモノトス（改刑六三舊刑一〇九）

蓋シ從犯ハ只正犯ヲ助ケテ犯罪ヲ容易ナラシメタルニ過キサルヲ以テ之レヲ正犯ト同一ニ處罰スルハ聊カ酷ニ失スルノ嫌ナシトセス故ニ從犯ハ必ス正犯ノ刑ニ比シ減輕サルトモノトス之レ法文ニ正犯ノ刑ニ照シテ減輕スト規定シ減輕スルコトヲ得ト云ハサル所以ナリ故ニ裁判官ハ必ス減輕スヘキモノトス然レトモ減輕スヘキ程度ハ法ニ明文ナキヲ以テ裁判官ノ自由判斷ニ俟ツノ外ナカルヘシ

〔問〕 拘留又ハ科料ニ當ル罪ノ教唆又ハ從犯ハ之レヲ罰スルヤ

〔答〕 曰ク特ニ明文アル場合ノ外之レヲ罰セス（改刑六四）

蓋シ些細ノ犯罪ナルヲ以テ附隨犯ヲマデ罰スルノ要ナキヲ以テナリ而シテ本法第六十四條ニハ拘留又ハ科料ノミニ處スヘキ罪ト規定セルヲ以テ「何々ノ罪ヲ犯シタル者ハ何年以下ノ懲役又ハ何圓以下ノ罰金若シクハ科料ニ處ス」ト云フカ如キ罪（例ヘハ改刑二五四、二六一等ノ如シ）ヲ犯シテ科料又拘留ニ處セラレタル場合ニハ適用ナキモノトス換言セハ刑カ罰金又ハ科料ノミニ當ル場合ヲ云フナリ而シテ本法ニハ斯カル場合ハ極メテ少ク從テ第六十四條ノ適用ヲ受クル場合ハ唯猥褻罪ノ第七十四條及ヒ侮辱罪ノ第二百三十一條アルノミ然レトモ本法外ノ刑罰法規ニハ第六十

四條ノ適用ヲ受クル場合決シテ少ナカラサルナリ

〔問〕 犯人ノ身分ニヨリ構成スヘキ犯罪行為ニ加工シタル者ノ處分如何

〔答〕 身分ナキ者ト雖仍ホ共犯トシテ處罰ス（改刑六五ノ一舊刑一〇六）按スルニ凡ソ犯罪ノ成立ニハ身分ニ關係ナキヲ原則トス然レトモ特別ノ身分アルカタメ特ニ處罰ノ必要ヲ生スルコトアリ例ヘハ婦女ナル身分アルカタメ墮胎ヲ罰シ公務員タル身分アルカタメ收賄ヲ罰スルカ如シ果シテ然ラハ身分トハ何ソ曰ク特ニ犯罪ヲ構成スヘキ一身上ノ關係ヲ云フナリ例ヘハ婦女、醫師、公務員、親族、軍人等ノ如シ而シテ犯人ノ身分ニヨリ構成スヘキ犯罪行為ニ加工シタル時トハ普通人カ特別ノ身分アルモノ、犯罪行為ニ參加シタル場合ヲ云フ例ヘハ普通人ト公務員トカ通謀シテ收賄スルカ如シ之ノ場合ニハ公務員ハ勿論其ノ身分ナキ普通人モ仍ホ共犯トシテ同一ニ處罰サルヘキモノトス蓋シ普通人カ收賄スルモ何等ノ罪トナラサルモ特別ノ身分アル公務員ノ犯罪行為ニ加工シタルヲ以テナリ

〔問〕 身分ニヨリ刑ニ輕重アルトキハ其ノ身分ナキ者ニハ如何ナル刑ヲ科スヘキヤ

〔答〕 曰ク身分ナキモノニハ普通ノ刑ヲ科スヘキモノトス（改刑六五ノ二舊刑一〇二）犯人ノ身分ニヨリ特ニ刑ニ輕重アル場合アリ斯カル場合ニ若シ普通人トノ共犯ナル時ハ如何ナル刑ヲ科スヘキヤノ疑問ヲ生スヘシ之レヲ以テ本法第六十五條第二項ニ於テ特別ノ身分ナキモノニハ普通ノ刑ヲ科スル旨ヲ明ニセリ而シテ身分ニヨリ刑ニ輕重アル場合トハ例令ハ尊族殺人罪尊族傷害罪ノ如シ（改刑二〇〇、二〇五ノ二）今尊親族關係アルモノト然ラサルモノトカ共同シテ殺人罪ヲ犯シタリトセハ尊親族關係アル者ハ尊族殺人罪トシテ第二百條ヲ以テ重ク罰スヘク親族關係ナキモノハ普通殺人罪トシテ第九十九條ノ適用ヲ受クヘキモノトス之レ第六十五條第二項ノ規定アル所以ナリ

第十二章 酌量減輕（改刑六六、六七舊刑八九）

〔問〕 酌量減輕トハ何ソヤ

〔答〕 刑ヲ減輕スヘキ場合ヲ分チテ二トス曰ク法律上ノ減輕曰ク裁判上ノ減輕（又ハ酌量減輕ト云フ）即チ之レナリ

- 一、法律上ノ減輕トハ法ノ明文ニヨリ減輕スヘキ場合ヲ列舉セルモノニシテ宥恕減輕（改刑四一舊刑七九、八〇）自首減輕（改刑四二舊刑八五乃至八八）未遂犯ノ減輕（改刑四三舊刑一一乃至一一三）從犯ノ減輕（改刑六三舊刑一〇九）特別減輕（改刑一七〇、一七三、一九八等）ノ五種トス
- 二、裁判上ノ減輕トハ本法第十二章ニ所謂酌量減輕ニシテ犯罪ノ狀情ニヨリ憫諒ス



「問」 法律ニヨリ刑ヲ加重又ハ減輕スヘキ場合ニ犯情大ニ憫ムヘキ者アル時ハ更ニ酌量減輕スルコトヲ得ルヤ

「答」 曰ク然リ（改刑六七舊刑八九ノ二）

法律ニヨリ刑ヲ加重スヘキ場合又ハ法律ニヨリ刑ヲ減輕スヘキ場合ト雖モ犯情大ニ憫ムヘキモノ少シトセス故ニ斯カル場合ニハ情狀ニヨリ更ニ刑ヲ減輕スルノ必要アリ之レヲ以テ本法第六十七條ニ於テハ斯カル場合ニハ仍ホ酌量減輕ヲナスコトヲ得ルコトトセリ

「問」 法律ニヨリ刑ヲ加重又ハ減輕スヘキ場合ニ犯情大ニ憫ムヘキ者アル時ハ更ニ酌量減輕スルコトヲ得ルヤ

「答」 曰ク然リ（改刑六七舊刑八九ノ二）

法律ニヨリ刑ヲ加重スヘキ場合又ハ法律ニヨリ刑ヲ減輕スヘキ場合ト雖モ犯情大ニ憫ムヘキモノ少シトセス故ニ斯カル場合ニハ情狀ニヨリ更ニ刑ヲ減輕スルノ必要アリ之レヲ以テ本法第六十七條ニ於テハ斯カル場合ニハ仍ホ酌量減輕ヲナスコトヲ得ルコトトセリ

「問」 法律ニヨリ刑ヲ加重又ハ減輕スヘキ場合ニ犯情大ニ憫ムヘキ者アル時ハ更ニ酌量減輕スルコトヲ得ルヤ

「答」 曰ク然リ（改刑六七舊刑八九ノ二）

法律ニヨリ刑ヲ加重スヘキ場合又ハ法律ニヨリ刑ヲ減輕スヘキ場合ト雖モ犯情大ニ憫ムヘキモノ少シトセス故ニ斯カル場合ニハ情狀ニヨリ更ニ刑ヲ減輕スルノ必要アリ之レヲ以テ本法第六十七條ニ於テハ斯カル場合ニハ仍ホ酌量減輕ヲナスコトヲ得ルコトトセリ

一、法律ニヨリ刑ヲ加重スヘキ場合ハ分チテ二トナス

(1) 一般的加重サ、ル場合即チ累犯ノ場合（改刑五六以下舊刑九一以下）

(2) 特別的加重サ、ル場合即チ各犯罪中特ニ加重サ、ル場合例ヘハ尊族殺人罪、尊族傷害罪（改刑二〇〇、二〇五ノ二、二二〇）ノ如シ

二、法律ニヨリ刑ヲ減輕スヘキ場合 例令ハ瘡腫者ノ行爲（改刑四〇）任意未遂罪（改刑四三）緊急防衛ノ場合（改刑三六）其ノ他本法第七十條百七十三條百九十八條等ノ如シ

第十三章 加 減 例 （改刑六八乃至七二舊刑六六以下）

「問」 加減例トハ何ソ

「答」 刑法ニ於テハ犯罪ノ情狀ニヨリ刑ヲ加重シ又ハ減輕シ以テ刑罰ノ目的ヲ達スルコトニ助メタリ例令ハ再犯者ニハ刑ヲ加重シ未遂犯、從犯、自首者、犯狀憫情スヘキモノ等ニハ刑ヲ減輕スルカ如シ然レトモ刑ヲ加重シ又ハ減輕スルニハ豫メ由ルヘキ標準ナカルヘカラス之ノ標準ヲ稱シテ加減例ト云フナリ換言セハ加減例トハ刑ヲ加重減輕スル場合ニ裁判官力遵守スヘキ標準ヲ云フナリ（改刑六八乃至七二舊刑六六以下）

〔問〕 死刑ニ處スヘキ者ニ三個ノ減輕スヘキ理由アル時ハ如何ナル刑ニ處スヘキカ  
〔答〕 曰ク有期刑ノ二分ノ一トナル(改刑六八ノ一舊刑六六、六七)

減輕スヘキ理由三アル時ハ先ツ第一ニ減輕シ次ニ第一ニ減輕サレタル刑ヨリ更ニ第二ノ減輕ヲナシ次ニ第二ノ減輕ヨリ更ニ第三ノ減輕ヲナスヘキモノトス故ニ死刑ニ處スヘキ者ニ三個ノ減輕スヘキ理由アル時ハ第二ノ減輕ニ於テ無期又ハ十年以上ノ懲役又ハ禁錮ニ處シ第二ノ減輕ニ於テ七年以上ノ懲役又ハ禁錮ニ處シ(例ハ八年ノ懲役ニ減輕サレタリト假定ス)第三ノ減輕ニ於テ第二ノ減輕ニ於テ科セラレタル刑(例ハ八年)ノ二分ノ一(即チ四年)ヲ減輕スヘキモノトス(故ニ結局四年ノ懲役トナルヘシ)

〔問〕 無期刑ニ處スヘキ者ニ酌量減輕スヘキ理由一アル時ハ如何ナル刑ニ處スヘキヤ  
〔答〕 曰ク七年以上ノ懲役又ハ禁錮ニ處スヘキモノトス(改刑六八ノ二)

〔問〕 有期禁錮十年ニ處スヘキモノノ減輕スヘキ理由二個アル時ハ何年ノ刑ニ處スヘキヤ

〔答〕 曰ク二年六ヶ月ノ刑ニ處スヘシ(改刑六八ノ三舊刑六九)

本法第六十八條第三號ニハ「有期ノ懲役又ハ禁錮ヲ減輕スヘキ時ハ其ノ刑期ノ二分ノ一ヲ減ス」トアルヲ以テ本問ノ十年ノ禁錮ニ處セラレタルモノハ第一ノ減輕ニ於

テ其ノ刑期ノ二分ノ一即チ五年ヲ減セラル、ニヨリ残り五年トナリ第二ノ減輕ニ於テ又其ノ刑期ノ二分ノ一ニ減輕サル、ニヨリ結局二年六ヶ月ノ刑トナルヘシ

〔問〕 二個以上ノ刑名アル時ハ如何ニシテ輕減スヘキヤ  
〔答〕 本法第二編以下散見セハ一ノ犯罪ニ對シ二個以上ノ刑名ヲ存スル場合少ナカラ

ス(改刑一〇八、二〇四、一〇七等)例ハ十年以上ノ懲役又ハ禁錮若シクハ五百圓以上ノ罰金ニ處スト云フカ如ク一犯罪ニ對シ懲役、禁錮、罰金ノ三個ノ刑名アルヲ以テ何レニ對シ減輕スヘキヤノ疑ヲ生スヘシ之レ本法第六十九條ノ規定アル所以ナリ而シテ同條ニヨレハ各本條ニ二個以上ノ刑名アル場合ニハ先ツ適用スヘキ刑ヲ定メ而シテ後減輕スヘキコト、セリ故ニ前例ニ於テハ懲役、禁錮、罰金ノ中何レカ其ノ一ヲ定メテ減輕スヘキモノトス(改刑六九)

〔問〕 五百圓ノ罰金ニ處スヘキ者減輕スヘキ理由三アル時ハ如何

〔答〕 曰ク百二十五圓ノ罰金ヲ科スヘキモノトス(改刑六八ノ四)

罰金ヲ減輕スヘキ時ハ其ノ金額ノ二分ノ一ヲ減ストアルヲ以テ本問ニ於テハ第一ノ減輕ニ於テ二百五十圓トナシ第二ノ減輕ニ於テ百二十五圓トナスヘキモノトス

〔問〕 減輕ニヨリ一日未滿ノ時間又ハ一錢以下ノ金額ヲ生シタル時ハ如何ニ處分スヘキヤ

キヤ

〔答〕 一日未滿ノ時間又ハ一錢以下ノ金額ハ之レヲ執行セサルモノトス(改刑七〇)

減輕ニヨリ一日未滿又ハ一錢以下ノ短數ヲ生スルコトアリ例ヘハ二月半ノ刑ヲ受ケタル者第六十八條三號ニヨリ減輕サレタル時ハ刑期ノ二分ノ一ヲ減スルニヨリ三十日半トナルヘク又十五錢ノ科料ニ處セラレタル者第六十八條第六號ニヨリ減輕サレタル時ハ七錢五厘トナル故ニ斯カル場合ニハ半日又ハ五厘ハ之レヲ拋棄シテ執行セサルモノトス要スルニ一錢、一日未滿ノ刑ハ之レヲ執行セサルモノトス蓋シ斯カル短數ハ之レヲ執行スルモ將タ免除スルモ格別ノ利害ナキヲ以テ寧ロ之レヲ拋棄スルコトトシタルナリ

〔問〕 酌量減輕スヘキ場合ニハ如何ナル標準ニヨルヘキヤ

〔答〕 本法第六十八條ハ法律上ノ減輕ニ關スル標準ヲ示シタルモノナルヲ以テ(即チ宥恕減輕、自首減輕、從犯ノ減輕、未遂犯ノ減輕等)裁判上ノ減輕即チ酌量減輕スヘキ場合ニハ如何ナル標準ニヨルヘキヤノ疑アリ之レヲ以テ本法第七十一條ニ於テ酌量減輕ヲナスヘキ場合ニモ法律上ノ減輕ノ場合ト同一ノ標準ニヨルヘキコトヲ明カニセリ(改刑六八、七〇、七一)

〔問〕 同時ニ刑ヲ加重減輕スヘキトキハ如何ナル順序ニヨルヘキヤ

〔答〕 同時ニ刑ヲ加重減輕スヘキ場合トハ例ヘハ一犯人カ再犯者ニシテ併合罪ヲ犯シ

而シテ自首シタルカ如シ期カル場合ニ於テハ何レノ犯罪ヨリ先ニ處罰ニスヘキヤノ疑アリ之レヲ以テ本法ニハ斯カル場合ニ依ルヘキ順序ヲ規定セリ即チ以下ノ如シ第一ニ再犯加重ヲナシ第二ニ法律上ノ減輕ヲナシ第三ニ併合罪ノ加重ヲナシ第四ニ酌量減輕スヘキコトトセリ故ニ前例ニ付テ云ヘハ第一ニ累犯ヲ以テ論シ第二ニ自首ノ減輕(即チ法律上ノ減輕)ヲナシ第三ニ併合罪ノ刑ヲ適用スヘキモノトス(改刑七二舊刑九九)

### 第二編 罪

#### 第一章

#### 皇室ニ對スル罪

(改刑七三乃至七六舊刑一一六乃至一一九)

〔問〕 皇室ニ對スル罪トハ何ソヤ

〔答〕 皇室ニ對スル罪ハ學者ノ所謂特別罪ニシテ天皇及皇族ニ危害ヲ加ヘ又ハ其ノ尊嚴ヲ冒瀆スルニヨリ成立スル犯罪ナリ蓋シ天皇及皇族ハ我國ノ歴史上神聖不可侵ニシテ皇室ノ安危ハ施テ國家ノ興亡ニ關スルヲ以テ皇室ニ對スル罪ハ特ニ重ク罰スル所以ナリ

茲ニ皇室トハ日本帝國ノ皇室ヲ云フモノナルヲ以テ外國ノ皇室ニ對シテハ本章ノ罪ヲ構成セサルモノトス又故意ヲ必要トスルコトハ一般ノ原則ナルヲ以テ若シ皇族ナ

ルコトヲ知ラスシテ犯ス時ハ普通ノ犯罪構成スルコトアルモ特別罪ナル本罪ヲ構成セサルモノトス又本罪ハ皇室ノ財産ニ付テハ適用ナキモノトス換言セハ天皇及皇族ノ生命、身體、自由、名譽ニ限ルモノトス

皇室ニ對スル罪ニ二アリ曰ク危害罪 曰ク不敬罪即チ之レナリ

〔問〕 天皇、三后、皇太子、皇太孫ニ危害ヲ加ヘ又ハ加ヘントシタル者ノ處分如何

〔答〕 死刑ニ處ス（改刑七三舊刑一一六）

之レ即チ危害罪ニシテ臣民タル者カ至尊ニ對シ斯カル行爲ヲ敢テスルカ如キハ極惡非道ノ臣ニシテ古人ノ所謂罪三族ニ及フヘキ大罪ナリ故ニ科スルニ極刑ナル死刑ヲ以テセリ而シテ危害トハ生命身體、自由ニ對スル侵害行爲ニシテ例ヘハ馬車ヲ顛倒セシメ又ハ身體ニ傷害ヲ加ヘ或ハ自由ヲ束縛スルカ如シ就中危害ハ現ニ加ヘタル場合ハ勿論將ニ加ヘントシタル場合ヲモ同一ニ處罰サルヘキモノトス彼ノ有名ナル幸德事件ノ如キハ本條ニ該當スルモノナリ

天皇トハ憲法第一條ニ所謂萬世一系ノ君主ニシテ現代ノ天皇ヲ指稱セルナリ昔時或ハ法皇、大上法皇等即チ天皇ノ御先帝ノ居マシ給フコトアリシモ現代ニ於テハ皇室典範ニヨリ天皇崩御ニアラサレハ新帝ノ御即位ナキヲ以テ天皇ノ先帝ノ居マセラル、コトナシ次ニ三后トハ太皇太后、皇太后、皇后ヲ云フモノニシテ就中太皇太后ト

ハ先々帝ノ皇后ヲ云ヒ皇太后トハ先帝ノ皇后ヲ云ヒ皇后トハ現在皇帝ノ配偶者ヲ云フナリ

皇太子トハ天皇崩御ノ後ハ帝位ニ即カセラル、皇族ヲ云フナリ  
皇太孫トハ皇太子ノ嫡子ニシテ次ニ皇太子トナラセラルヘキ皇族ヲ云フナリ舊刑法第百十六條ニハ之ノ規定ヲ欠キタルカタメ本法ニ於テ新ニ之レヲ設ケタリ

我皇室典範第十六條ニハ「皇后、皇太子、皇太孫ヲ立ツルトキハ詔書ヲ以テ之レヲ公布ス」トアルヲ以テ之ノ公布ナキ以前ハ如上ノ御資格ナキモノトス

〔問〕 外國ニ於テ外國人カ日本ノ皇族ニ危害ヲ加ヘ又ハ加ヘントシ或ハ不敬ノ所爲アリタル時ハ如何

〔答〕 之ノ場合ニハ本法第二條第一號ノ規定ニ則リ本法ヲ以テ處斷ス

故ニ被害者カ天皇、三皇、皇太子、皇太孫ナル時ハ第七十三條第七十四條ノ適用スヘク若シ其ノ他ノ皇族ナル時ハ第七十五條第七十六條ヲ適用スヘキモノトス

〔問〕 天皇、三后、皇太子、皇太孫ニ對シ不敬ノ所爲アリタル者ノ處分如何

〔答〕 三月以上五年以下ノ懲役ニ處ス（改刑七四舊刑一一七）

皇室ノ尊嚴ヲ維持スルカタメニハ須ク不敬ノ徒ヲ處罰スルノ必要アリ之レ本罪ノ規定アル所以ナリ而シテ不敬ノ所爲トハ皇室ノ尊嚴ヲ冒瀆スル行爲ヲ云フモノニシテ

其ノ範圍極メテ多シ例ヘハ鳳輦ノ御通過ヲ二階ヨリ瞰下スルカ如キ或ハ脱帽セス又ハ股ノ髓等ヲ顯ハスカ如キ僉ナ之レハ不敬ノ所爲ナリ然レトモ本罪モ亦故意ヲ必要トスルヲ以テ故意ナキ行爲「例令ハ野翁禮ニ習ハス鳳輦ヲ拜シテ感泣ノ餘リ賽錢ヲ投シタルカ如キ」ハ罪トナラサルナリ

〔問〕 神宮又ハ皇陵ニ對シ不敬ノ行爲アリタル者ノ所分如何

〔答〕 曰ク天皇、三后、皇太子、皇太孫ニ對シ不敬ノ所爲アリタル場合ト同シク三月以上五年以下ノ懲役ニ處ス（改刑七四ノ二）

蓋シ神宮ハ皇祖ノ靈ヲ祠レル所（即チ伊勢大廟）皇陵ハ歷代天皇及三后ノ御陵ニシテ共ニ天皇、三后、皇太子、皇太孫ト同様ニ尊崇シ奉ルヘキモノナレハナリ

舊刑法第百十七條ニ於テハ神宮ニ付テ何等明文ナカリシヲ以テ本法ニ於テ特ニ之レヲ加ヘタルモノナリ次ニ皇陵ハ歷代天皇及三后ノ御陵ノミヲ奉稱スルモノナルヲ以テ其ノ他ノ皇族ノ御陵ニ對シ不敬ノ所爲アルモ本罪ヲ構成セサルモノト信ス

〔問〕 皇族ニ對シ危害ヲ加ヘ又ハ加ヘントシタル者ノ處分如何

〔答〕 天皇、三后、皇太子、皇太孫ニ對スル危害罪ハ危害ヲ加ヘタル場合モ又加ヘントシタル豫備陰謀等ノ場合ヲモ等シク死刑ニ處スヘキコト、シタルモ（改刑七三、舊刑一一六）皇族ニ對スル危害罪ハ之ヲ分テ（一）危害ヲ加ヘタル者ハ死刑ニ（二）危害

ヲ加ヘントシタル者ハ無期懲役ニ處スルコト、セリ（改刑七五舊刑一一八）

皇族トハ皇室典範第三十條ノ規定ニヨリ「太皇太后、皇太后、皇后、皇太子、皇太子妃、皇太孫、皇太孫妃、親王、親王妃、内親王、王、王妃、女王」ト云フモ本問ニ所謂皇族トハ三后、皇太子、皇太孫ヲ除キタル以外ノ皇族ヲ云フナリ（但シ之レ等ノ皇族ハ第七十三條ニヨリ保護サレタルヲ以テナリ）

〔問〕 皇族ニ對シ不敬ノ行爲アリタル者ノ處分如何

〔答〕 二月以上四年以下ノ懲役ニ處ス（改刑七六舊刑一一九）

之レ皇族ニ對スル不敬罪ニシテ皇室ニ對スル場合ト異ルハ只其ノ刑ニ輕重ノ差アルノミ而シテ茲ニ皇族トハ危害罪ノ場合ト同シク三后、皇太子、皇太孫以外ノ皇族ヲ云フナリ

### 第二章 内亂ニ關スル罪（改刑七七乃至八〇舊刑一二一乃至一二八）

〔問〕 内亂罪トハ何ソヤ

〔答〕 内亂罪トハ政府ノ顛覆、邦土ノ僭竊其ノ他朝憲紊亂ノ目的ヲ以テ暴動ヲナスヲ云フナリ

一、政府ノ顛覆トハ日本帝國ノ皇朝ヲ覆ヘスヲ云フモノニシテ例ヘハ現帝ヲ廢止シ

新帝ヲ立テントスルカ如シ然レトモ彼ノ内閣ノ交送ヲ目的トスルカ如キハ政府ノ顛覆ニアラサルナリ

二、邦土ノ僭竊トハ日本帝國ノ領土ヲ占領シテ統治權ヲ遮斷スルヲ云フ而シテ領土中ニハ我軍占領地我國ノ租借地(例ヘハ滿洲ノ如シ)保護國(例ヘハ韓國)等ヲ

モ含ムモノトス

三、其ノ他朝憲ヲ紊亂ストハ憲法ヲ無視蹂躪スル意ニシテ例ヘハ君主ノ大權ヲ奪ヒ

立法議會ヲ廢シ共和政府トナサントスルカ如シ

四、暴亂トハ暴行ニ同シ換言セハ腕力的ノ不法行爲ヲ云フ例ヘハ放火、殺人、傷害、脅迫等ノ如シ

〔問〕 内亂罪ノ未遂及豫備陰謀ハ之レヲ罰スルヤ

〔答〕 曰ク然リ(改刑七七ノ二、七八舊刑一二五ノ二)

按スルニ未遂罪ハ之レヲ罰セサルヲ原則トシ特ニ明文アル場合ニ限り之レヲ處罰スルモノトス(改刑四四)而シテ内亂罪ハ國家ノ組織ヲ變更セントスル重大ナル犯罪ナルヲ以テ國家ニ取リテハ最モ危險ナル犯罪ト云フヘシ之レヲ以テ例令未遂、豫備、陰謀ト雖モ之レヲ處罰シ以テ國家ノ禍根ヲ根治スルノ必要アリ之レ本法ニ未遂ハ勿論豫備陰謀ト雖モ之レヲ處罰スル所以ナリ(但シ内亂罪中附和隨行シ其ノ他單ニ暴

動ニ干與シタル者ノ未遂ハ之レヲ罰セス之レ本法第七十七條第二項但書ノ規定アル所以ナリ)

陰謀トハ俗ニ謂フ内亂ヲ起ス準備ニシテ豫備ノ程度ニ達セサルヲ云フ例ヘハ數人鳩首シテ密議スルカ如シ予備トハ陰謀ノ一段進ミタルモノノ換言セハ實行ニ着手スル準備ヲ云フナリ例ヘハ暴動ヲ起スタメ人ヲ集メ兵器、彈藥等ヲ買入ル、カ如シ、因ニ豫備陰謀ヲナシタル者ハ一年以上十年以下ノ禁錮ニ處スヘキモノトス

〔問〕 内亂罪ヲ幫助シ又ハ豫備、陰謀ヲナシタル者自首シタル時ハ如何

〔答〕 自首カ未タ暴動ニ至ラサル前ナル時ハ其ノ刑ヲ免除スヘキモノトス故ニ己ニ暴動カ起タル後又ハ官ニ發覺シタル後ナル時ハ免除ノ恩惠ニ浴セサルモノトス蓋シ内亂ヲ未發ニ防カントノ法意ナルヘシ(改刑八〇舊刑一二六)

### 第三章 外患ニ關スル罪 (改刑八一乃至八九舊刑一二九乃至一三五)

〔問〕 外患トハ何ソヤ

〔答〕 外患トハ外國又ハ國際法上交戰團體トシテ承認サレタル者カ武力ヲ以テ我國ノ主權ヲ害スル場合ヲ云フ從テ若シ外國ノ一人カ我國ニ抗敵スルモ之レ外患ニアラスシテ内亂ナリ然レトモ外患ニ關スル犯罪者ハ獨リ帝國ノ臣民ニ限ラス第二條第三

條ノ規定ニヨリ外國人カ外國ニ於テ犯シタル場合モ等シク本法ヲ適用スヘキモノトス

外患ニ關スル罪ハ分チテ三トナスコトヲ得(1)外患ヲ誘致シタル罪(改刑八一舊刑一二九)(2)敵國ヲ利スルタメ我國ノ軍事上ノ利益ヲ侵害シタル罪(改刑八二乃至八四)(3)敵國ヲ利スルタメノ豫備陰謀(改刑八八)即チ之レナリ

〔問〕 外患ヲ誘致シ又ハ帝國ニ抗敵シタル者ノ處分如何

〔答〕 死刑ニ處ス(改刑八一舊刑一二九)

外患ヲ誘致スルトハ本法第八十一條ニ所謂外國ニ通謀シテ帝國ニ對シ戰端ヲ開カシメタル者ニシテ換言セハ外國政府又ハ交戰團體ト協議ノ結果我帝國ニ對シ戰鬪ノ動機ヲ與ヘタル者ヲ云フ又帝國ニ抗敵シタル者トハ敵國ニ與ミシテ帝國ニ反抗スルヲ云フナリ茲ニ敵國ト稱スヘキモノハ戰宣布告後ノ我國ノ交戰國ヲ云フナリ然リ而シテ戰端ヲ誘致シ又ハ帝國ニ反抗スルカ如キハ輩ハ大逆不道ノ臣ニジテ極惡度シ難キ者ナルヲ以テ科スルニ極刑ヲ以テシタルハ蓋シ當然ト云フヘシ

〔問〕 軍用物品ヲ敵國ニ交付シタル者ノ處分如何

〔答〕 死刑又ハ無期懲役ニ處ス(改刑八二、八四舊刑一〇三)

軍用物品ヲ敵國ニ交付スル罪ハ分テ二トナスコトヲ得

一、帝國ノ軍用ニ供スル物品ヲ交付シタル場合即チ要塞、陣營、軍隊、艦船其ノ他軍用ニ供スル場所(例ヘハ練兵場、舍營地、休憩所等)又ハ建築物(例ヘハ火藥庫、糧食庫、被服庫等)ヲ敵ニ交付シタル者ハ死刑ニ處シ兵器(銃、劍等)彈藥其ノ他軍用ニ供スル物(例ヘハ砲車、工作器具、糧食、馬匹等ノ如シ)ヲ交付シタル者ハ死刑又ハ無期懲役ニ處ス(改刑八二舊刑一三〇)

二、帝國ノ軍用ニ供セサル物ヲ交付シタル場合即チ兵器彈藥(例ヘハ弓箭、鎗、單發銃ノ如シ)又ハ其ノ他直接戰鬪ノ用ニ供スヘキ物(例ヘハ米穀、被服、馬匹等ノ如シ)ヲ敵國ニ交付シタル者ハ無期又ハ三年以上ノ懲役ニ處ス之レ蓋シ例ヘ直接我軍用ニ供ストモ敵國ヲ利スル點ニ於テハ我軍用品ヲ交付シタルト敢テ擇フ所ナキヲ以テ斯ク規定シタル所以ナリ(改刑八四)

〔問〕 我軍ノ機密ヲ侵害シタル者ノ處分如何

〔答〕 死刑又ハ無期若シクハ五年以上ノ懲役ニ處ス(改刑八五舊刑一三一)軍ノ機密ヲ侵害スル場合ニ三アリ曰ク敵國タメニ間諜ヲナシタル者曰ク間諜ヲ幫助シタルモノ曰ク軍事上ノ機密ヲ漏泄シタル者即チ之レナリ

一、間諜トハ敵國ニ我軍ノ機密又ハ其他ノ動靜ヲ通知スル目的ヲ以テ虛妄ノ口實ヲ設ク我軍又ハ我領土ニ侵入シテ我軍ノ情報ヲ探索スル者ヲ云フナリ例ヘハ日露戰

役ニ於ケル露探ノ如キ即チ之レナリ

二、機密トハ作戰計畫上秘密ニ付セラル、モノヲ云フ例ヘハ軍ノ編成、要塞ノ位置、軍用圖書等ノ如シ

三、漏泄トハ俗ニ謂フ漏スノ意ニシテ我軍ノ情况ヲ敵國ニ通知スルヲ云フナリ

〔問〕 外患罪ノ豫備、陰謀及未遂ハ之レヲ罰スルヤ

〔答〕 外患ニ關スル罪ハ國家ノ主權ヲ害スル重大ナル犯罪ニシテ大道非道ノ大罪ナルヲ以テ未遂罪ハ勿論豫備陰謀ノ場合ト雖モ敢テ看過スルコトナク重罰スルノ必要アリ之レ第八十七條第八十八條ノ規定アル所以ナリ

〔問〕 戰時我國ノ同盟國ニ抗敵シタル者ノ處分如何

〔答〕 我軍ニ抗敵シタルト同一ノ刑ヲ科ス (改刑八九)

按スルニ戰時同盟國ニ對シ其ノ軍事上ノ利益ヲ害シ又ハ抗敵スル等ノ所爲アリタル者ハ我國ニ抗シ我軍事上ノ利益ヲ害シタルモノト敢テ擇フ所ナキヲ以テ本法ハ第八十九條ニ於テ「本章ノ規定ハ戰時同盟國ニ對スル行爲ニ亦之レヲ適用ス」ト規定セリ蓋シ戰時同盟國ハ帝國ト聯合シテ敵國ニ當ルモノナレハナリ

第四章

國交ニ關スル罪

(改刑九〇乃至九四條)

〔問〕 國交ニ關スル罪トハ何ソヤ

〔答〕 國際關係ヲシテ益親善ヲ加フルニハ各國相互ニ其ノ尊嚴ヲ維持スルノ必要アリ之レ國交ニ關スル罪ヲ規定スル所以ニシテ舊刑法ニハ本罪ノ規定ヲ欠キタルヲ以テ本法ニ於テ新ニ之レヲ設ケタル者ナリ蓋シ本法第七十三條ハ日本ノ皇室ニ對スル犯罪ヲ規定スルモノニシテ外國ノ君主、大統領ニハ其ノ適用ナキヲ以テ本章ニ於テ特ニ外國ノ君主、大統領及其ノ國ノ獨立ヲ尊嚴スルコトヲ規定セルモノナリ國交ニ關スル罪ハ分チテ四トス(1)外國ノ君主、大統領ニ對スル罪(2)外國ノ使節ニ對スル罪(3)外國ニ對シ私ニ戰鬥ヲ開カントシタル罪(4)局外中立命令ニ違反シタル罪即チ之レナリ

〔問〕 外國ヲ侮辱シタル者ノ處分如何

〔答〕 國交ノ親善日ニ月ニ密ナルノ今日徒ニ外國ヲ侮辱スルカ如キハ國際ノ交誼ヲ害シ施テ自國ニ惡影況ヲ及ホスノ恐レアリ之レ本罪ヲ認ムル所以ナリ然レトモ方今言論ノ自由ハ各國共ニ之レヲ認ムルヲ以テ言語、文章ヲ以テ外國ヲ侮辱スルカ如キハ文明ノ風潮ナルヲ以テ之レヲ罰セス「外國ヲ侮辱スル目的ヲ以テ國旗其ノ他ノ國章ヲ損壞、除去、又ハ汚穢シタル場合ニ限リ二年以下ノ懲役又ハ二百圓以下ノ罰金ニ處スルコトトセリ (改刑九二) 而シテ茲ニ國章トハ其ノ國ニ於テ使用スル徽章ニシ



テ例へハ陸海軍ノ記章、商船旗、等ノ如シ損壞トハ毀損スルコトヲ云ヒ除。去トハ取  
リ除クヲ云ヒ汚穢トハ俗ニ不潔ナラシムル行爲ヲ云フナリ

〔問〕 外國ニ對シ戰鬪ヲ開始セントシタル者ノ處分如何

〔答〕 三月以上五年以下ノ禁錮ニ處ス（改刑九三舊刑一三三）

舊刑法ニ於テハ外國ニ對シ戰端ヲ開キタル場合ヲ規定シ本法ハ戰鬪ヲ開カントシタ  
ル場合即チ豫備陰謀ノ場合ヲ處罰シ兩者其ノ趨ヲ異ニセリ蓋シ內國ニアリテ私ニ外  
國ト戰端ヲ開始スルカ加キコトハ事實上想像スルコトヲ得ス亦外國ニ滞在スル者カ  
私ニ戰鬪ヲ開キタル時ハ其ノ國ノ法律ニヨリ所罰サル、ヲ以テ、若シ戰ニ勝チタル  
時ハ之レ征服ニシテ主權ヲ獲得フルヲ以テ刑法上ノ問題ハ茲ニ消滅ス、何レヨリス  
ルモ本法ニ於テ私ニ戰端ヲ開始シタル場合ヲ處罰スル必要ナキヲ以テ單ニ其ノ豫備  
陰謀ノ場合ノミヲ處罰スルコト、セリ尙ホ本法ニハ「戰鬪ヲナス目的」ヲ以テト規  
定セルヲ以テ掠奪ノ目的ヲ以テ外國ノ沿岸等ヲ攻撃スルモ本罪トナラス而シテ豫備  
陰謀トハ戰鬪ノ準備ニシテ例へハ兵器、彈藥、金穀等ヲ蒐集スルカ如キヲ云フナリ  
私ニ開戰ノ豫備陰謀ヲナスト雖モ自首シタル時ハ刑ヲ免除サル、モノトス之レ蓋シ  
刑ノ免除ヲ手段トシテ本罪ヲ未發ニ防カントスルニ外ナラス

〔問〕 局外中立命令ニ違反シタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ禁錮又ハ千圓以下ノ罰金ニ處ス（改刑九四舊刑二三四）

外國ト外國トノ戰爭中ハ其ノ何レニモ干渉セサルヲ近時國際ノ慣例トス之レヲ稱シ  
テ局外中立ト云ヒ之ノ命令ヲ局外中立ニ關スル命令ト云フ蓋シ自國ニ關係ナキ他國  
ノ戰爭ニ干與スル時ハ其ノ一方ノ交戰國ノ感情ヲ害シ施テ禍根ヲ生スルノ恐レアル  
ニヨリ公平ノ態度ヲ示シ其ノ何レニモ與セサルヲ可トス之レ局外中立ノ規定アル所  
以ナリ

局外中立命令ハ國家ノ命令ナリ故ニ之レニ違反スル時ハ處罰サル、コト明カナルモ  
未タ局外中立ノ命令ヲ發セラル、マテハ臣民ハ中立ヲ守ルノ義務ナキヲ以テ從テ之  
レニ違反ノ行爲アルモ本罪ヲ構成セサルモノトス反之局外中立命令ノ已ニ發セラレ  
タルコトヲ知ラスシテ該命令違反ノ行爲アリタル時ハ處罰ヲ免ル、コトヲ得サルモ  
ノトス然リ而シテ局外中立ニ於テ守ルヘキ行爲ハ主トシテ戰時國際法ノ規定スル所  
ナルモ今其ノ一二ヲ例示セハ如左

- 一、中立國ニ於テ戰鬪行爲ヲナサシメサルコト
- 二、交戰國ニ戰用品ヲ輸入セサルコト
- 三、交戰國ノ何レニモ加擔セサルコト
- 四、一定ノ時間以上滞在スル交戰國軍隊ヲ放逐スルコト

第五章

公務ノ執行ヲ妨害スル罪

(改刑九五以下舊刑一三九以下)

〔問〕 公務執行ヲ妨害スル罪トハ何ソ

〔答〕 公務員ノ職務上ノ行為ニ妨害ヲ加フル者ヲ稱シテ公務執行妨害罪ト云フ蓋シ國家ノ行為ハ公務員ナル機關ニヨリ執行サルヘキモノナルヲ以テ公務員ノ職務ニ對シテ妨害ヲ加フル者ハ之レ國務ニ對シテ妨害ヲナスモノナリ故ニ國家ノ威嚴ヲ保持センニハ公務員ノ職務行為ヲ保護スルノ必要アリ之レ本罪ヲ設ケタル所以ナル可シ本罪ハ分テ二トナス(1)公務員其ノ人ニ對シ暴行強迫ヲナシタル場合(2)公務員ノ施シタル封印又ハ標示ヲ破壞又ハ無効ナラシムル場合即チ之レナリ

〔問〕 公務員ノ職務執行中暴行強迫ノ行為アリタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス(舊刑九五舊刑一三九)

蓋シ本法第九十五條ニハ「公務ヲ執行スルニ當リ」トアルヲ以テ例ヘハ豫審判事カ家宅搜索ヲナサントスルヲ腕力ニ訴ヘテ妨害シ稅務官吏カ臨檢シタルカ如ク要スルニ公務ノ執行中ニアラサレハ罪トナラサルモノトス然レトモ暴行強迫ノタメ公務員カ公務ノ執行ヲ中止シタルト否トハ毫モ犯罪ノ成立ニ影況セサルモノトス

〔問〕 公務執行ヲ妨害スル目的ヲ以テ公務員ノ未タ來ラサル前ニ妨害行為ヲ施シ置キ

タル者ノ處分如何

〔答〕 無罪トス(改刑九五)

本法第九十五條ニハ公務執行ヲ妨害シタル者ヲ處罰スル規定ナルモ同條ニハ「公務ヲ執行スルニ當リ云々」ト規定セルヲ以テ同條ニ謂所妨害ハ現在ナルコトヲ要ス從テ本問ノ如ク公務執行前ニ豫メ妨害行為ヲ施シ置クカ如キハ罪トナラサルナリ(例ヘハ船渡場ノ船ヲ奪ヒ置キテ渡川ヲ妨害シ、門戸ニ鎖鑰ヲ施シ又ハ周圍ニ濠溝圍障等ヲ設ケテ近接不能ニ至ラシムルカ如シ)

〔問〕 豫審判事カ夜間家宅搜索ヲ行ヒタルニ當リ之レヲ妨害シタル者ノ處分如何

〔答〕 無罪トス(改刑九五)

按スルニ不法ナル行為ハ職務行為ニアラス換言セハ刑法上ノ職務行為トハ正當ナル行為ナルコトヲ要ス就中本問ノ如ク夜間豫審判事カ家宅搜索ヲナスカ如キハ刑事訴訟法第百四條「搜索ハ日出後日没前ニ限ル」ニ違反セル不法ノ行為ナルヲ以テ我刑法ハ斯カル行為ニ對シテハ保護ヲ與ヘサルナリ蓋シ之レ職務行為ニアラサレハナリ

〔問〕 公務員ヲ侮辱シタル者ノ處分如何

〔答〕 普通人ニ對スル侮辱罪ヲ構成スルノミ(改刑二三一舊刑一四一)即チ拘留又ハ

舊刑法ニ於テハ官吏ノ職務ヲ行フヲ妨害スル罪トシテ其ノ第四百四十一條ニ於テ官吏ヲ侮辱シタル者ヲ處罰スル特別規定ヲ設ケタルモ本法ハ斯カル規定ヲ削除シタリ

〔問〕 公務員ニ對シ暴行脅迫ヲ加ヘテ或ル處分ヲナサシメタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス（改刑九五ノ二）

本法第九十五條第二項ニ曰ク「公務員ヲシテ或處分ヲナサシメ若シクハ爲サシムルタメ又ハ其ノ職ヲ辭セシムルタメ暴行又ハ脅迫ヲ加ヘタル者亦同シ」ト蓋シ積極的ニ或ル行爲ヲナサシムルト消極的ニ行爲ニ妨害ヲ加フルトハ只其ノ手段ヲ異ニスルノミニシテ兩者ニ輕重ノ別ナケレハナリ茲ニ處分トハ公務員カ職務上ナスヘキ許可又ハ不許可等ノ行爲ヲ云フ者ニシテ例ヘハ營業鑑札又ハ認可證ヲ下附セシムルタメ暴行脅迫ヲ加フルカ如シ次ニ其ノ職ヲ辭セシムルタメトハ有職者ニ對シテ強テ其ノ職ヲ去ラシムルフ云フ例ヘハ官吏タリ議員タル職ヲ辭セシムルタメ暴行脅迫ヲ加フルカ如キヲ云フ

### 第六章 逃走ノ罪

（改刑九七乃至一〇二懲刑一四二乃至一五〇懲）

〔問〕 逃走ノ罪トハ何ソ

〔答〕 法令ニヨリ拘禁サレタル者カ濫ニ其ノ位置ヲ去ルヲ稱シテ逃走ト云フ換言セハ許可命令ナクシテ逃走スルヲ云フナリ從テ法令ノ規定ニ違背シタル拘禁又ハ天災地變等ニヨリ解禁ラシタル場合ハ本罪ヲ構成セス（監二二）、舊刑法ハ囚徒逃走ノ罪ト云ヒシモ本法ニ於テハ囚人以外ノ者ニモ適用スヘキヲ以テ單ニ逃走ノ罪ト題セリ而シテ逃走罪ヲ分チテ二トナスコトヲ得（一）被拘禁者自ラ逃走シタル場合（改刑九七、九八）（二）他人カ逃走セシメタル場合（改刑九九以下）即チ之レナリ

〔問〕 未決已決ノ囚人トハ何ソ

〔答〕 已決ノ囚人トハ確定裁判ヲ受ケタル罪人ヲ云ヒ未決ノ囚人トハ未タ裁判ノ確定セサル囚人即チ犯罪ノ嫌疑者トシテ拘禁サレタル人ニシテ有罪カ無罪カ未タ確定セサル人ヲ云フナリ從テ單ニ囚人ト云フ時ハ已決、未決ノ兩方ヲ意味スルモノニシテ決シテ罪人ノミヲ稱シテ囚人ト云フヘキモノニアラサルナリ舊刑法ハ囚人ト云ハニシテ囚徒ト云ヒシモ囚徒ト云フ時ハ二人以上ノ被拘禁者ヲ云フ者ナルヲ以テ本法ニ之レヲ囚人ト改メタリ（改刑九七舊刑一四二ノ一、一四四）

〔問〕 令狀ナクシテ拘引サレタル（非現行犯人）者カ逃走シタル時ノ處分如何

〔答〕 曰ク無罪トス（改刑九七刑訴六〇、六九、七一、七二）

蓋シ逃走ノ罪ハ已決未決ノ囚人カ恣ニ逃走シタルニヨリ成立スルモノニシテ就中囚

人トシテ拘禁スルニハ法令ノ規定ニヨリ令狀ヲ必要トスルカ故ニ(刑訴七二)令狀  
ナクシテ拘引サレタル者ハ之レ違法ノ拘引ニシテ刑法上ノ囚人ト云ヲ得ス從テ斯カ  
ル不法ナル手續ニヨリ拘引サレタル者カ逃走スルモ罪トナラサルナリ但シ現行犯ニ  
付テハ刑訴第六十條ノ明文アルヲ以テ之ノ限ニアラス

「問」 拘禁場、器具、ヲ破壊シ又ハ暴行脅迫ヲ加ヘ或ハ二人以上共謀シテ逃走シタル  
者ノ處分如何

「答」 三月以上五年以下ノ懲役ニ處ス(改刑九八舊刑一四二ノ二、一四五、監二〇)  
苦境ヲ逃レテ自由ノ域ニ入ラントスルハ人情ノ常ナルヲ以テ單ニ逃走シタル者ハ第  
九十七條ニヨリ僅ニ一年以下ノ刑ニ處スルコト、セルモ獄舎、器具ヲ破壊シ又ハ暴  
行脅迫ヲ加ヘ或ハ二人以上共謀シテ逃走スルカ如キハ犯スニ易ク防クニ難キヲ以テ  
重ク罰スル必要アリ之レ第九十八條ハ第九十七條ニ比シ重ク罰シタル所以ナリ  
拘禁場トハ獄舎タルト留置場タルトヲ問ハス器具トハ獄具ノ意ニシテ破壊トハ毀損  
スルヲ云フ例ヘハ手錠、鎖等ヲ切斷シ獄壁ヲ破リテ逃走スルカ如シ而シテ暴行脅迫  
ハ拘禁監視ノ責任アル者ニ對シテ行フコトヲ要ス從テ彼ノ監視ニ暴行ヲ加ヘテ逃走  
シタル者ハ本罪ヲ構成スヘキモ自己カ逃走ヲ便ニスルカタメ同居ノ囚人ニ對シ暴行  
脅迫ヲ加ヘテ逃走スルモ本罪トナラサルナリ

「問」 數人ノ囚人カ同時ニ各別ニ逃走シタル時ハ如何

「答」 一年以下ノ懲役ニ處ス(改刑九七、九八)

本法第九十八條ニヨリ重ク罰スヘキ場合ハ二人以上カ通謀シテ逃走スルコトヲ要件  
トセルヲ以テ例合同時ニ數人カ逃走スルモ各人ニ於テ通謀ノ行爲(互ニ相計リテ)  
ナキ時ハ第九十七條ニヨリ輕ク罰スヘキモノトス例ヘハ獄舎ノ火災ニ當リ其ノ災害  
ヲ免レントシテ在獄中ノ囚人カ同時ニ逃走シタルカ如キ決シテ通謀ノ所爲ナキヲ以  
テ重罰スヘキモノニアラサルナリ

「問」 服役中ノ囚人數度逃走シタル時ハ累犯者トシテ刑ヲ加重サル、ヤ

「答」 曰ク然ラス蓋シ累犯者トシテ(再犯加重)刑ヲ加重サル、者ハ已ニ刑ノ執行ヲ  
終リ又ハ執行ノ免除アリタル時ヨリ五年以内ニ更ニ罪ヲ犯シタルコトヲ要ス之レ本  
法第五十六條ノ規定スル所ナリ依之觀之累犯ハ刑ノ執行後又ハ免除後ニ發生スヘキ  
犯罪ニシテ服役中(拘禁中)ニ發生スルコトナシ從テ服役中何回逃走スルモ再犯加  
重ヲ以テ論セラル、コトナシトス

「問」 看守ノ責任アル者カ被拘禁者ヲ逃走セシメタル時ノ處分如何

「答」 一年以上十年以下ノ懲役ニ處ス(改刑一〇一舊刑一四八)  
本罪ハ被拘禁者ヲ看守スル責任アル者カ故意ニ逃走セシムルニヨリ成立スル犯罪ニ

シテ普通人カ被拘禁者ヲ奪取シ又ハ逃走セシムルニ比シ更ニ重キ刑ヲ科スルコト、  
 セリ蓋シ看守者ハ逃走ヲ防止スル職責アルモノナルニ却テ逃走セシムルカ如キハ犯  
 スニ易ク防クニ難キヲ以テナリ而シテ法文ニ謂所看守又ハ護送スル者トハ決シテハ  
 官公吏其ノ他公務員ニ限ラス普通人ト雖モ看守又ハ護送ノ任ニ當レルモノカ犯シタ  
 ル時ハ本罪ヲ構成ス次ニ逃走セシムルトハ積極的(例ハ繩ヲ斷チ)ナルト消極的  
 (例ハ追躡シテ逮捕シ得ルニモ不拘袖手傍觀スルカ如シ)ナルトヲ問ハサルナリ  
 然レトモ法令ノ規定ニヨリ逃走セシムルカ如キハ決シテ罪トナラサルナリ例ハ監  
 獄法第二十二條ノ規定ニヨリ天災地變ニ際シ一時非常ノ災害ヲ免レシムルタメ解放  
 スルカ如シ

〔問〕 逃走罪ヲ犯サントシテ未タ遂ケサル者ノ處分如何

〔答〕 曰ク未遂犯トシテ處罰ス(改刑一〇二舊刑一四九)

而シテ茲ニ未遂トハ看守者ノ監督スル範圍ヲ脱セサル場合ヲ云フ例ハ門戶障壁ヲ  
 踰越シテ逃走スルモ直ニ追躡シテ捕縛サレタルカ如シ反之前日逃走シ追躡ヲ受ケス  
 翌日捕ハル、カ如キハ之レ未遂ニアラスシテ既遂ナリ

〔問〕 帝國外ニ於テ逃走シ又ハ逃走セシメタル者ノ處分如何

〔答〕 被拘禁者カ帝國外ニ於テ逃走シタル時ハ内國人ナルト外國人ナルトヲ問ハス本

法ニ於ケル罪トナラス然レトモ看守ノ責任アル公務員カ被拘禁者ヲ逃走セシメタル  
 時ハ本法第四條第一號ノ規定ニヨリ第百〇一條ノ罪ヲ構成スヘキモノトス

第七章 犯人藏匿及證據湮滅ノ罪 (改刑一〇三以下 舊刑一五以下)

〔問〕 犯人藏匿罪ト犯人隱避罪トノ區別如何

犯人藏匿罪ハ官ノ發見ヲ妨ク可キ場所ヲ被搜索者ニ供給スル犯罪ニシテ犯人隱避罪  
 ハ被搜索者ノ發見ヲ免ル可キ藏匿以外ノ一切ノ行爲ヲ爲ス犯罪ナリ一例ヲ舉レハ被  
 搜索者ヲ一室ニ潜伏セシムルカ如キハ藏匿罪ニシテ旅費ヲ與ヘテ遠隔地ニ去ラシム  
 ルカ如キハ隱避罪ナリトス

〔答〕 本問ニ付テハ學者間積極消極ノ二說アリ蓋シ第百三條ニ「罰金以上ノ刑ニ該ル  
 罪ヲ犯シタル者云々」トアルヲ以テ確定裁判ニヨリ有罪カ無罪カカ判明スル迄ハ未  
 タ罪ヲ犯シタル者ト云フコト能ハス從テ嫌疑者ヲ藏匿又ハ隱避セシムルモ未タ第百  
 三條ノ罪ヲ構成セサルカ如シ然レトモ之ヲ立法ノ精神ヨリ想到セハ決シテ然ラス嫌  
 疑者ヲ藏匿又ハ隱避セシメタル場合ニモ尙ホ第百三條ニヨリ犯人藏匿ノ罪ヲ構成ス  
 ヘキモノトス何トナレハ法律カ本罪ヲ設ケタル理由ハ官ノ公ノ搜索權ヲ妨害スル者  
 ヲ罰スルモノナルヲ以テ苟モ官廳ニ於テ搜索ニ着手シタルニ拘ラス嫌疑者ヲ藏匿又

ハ隠避セシムルカ如キハ之レ即チ官ノ搜索ヲ困雜ナラシムル者ナルヲ以テ須ク處罰スヘキモノトス

〔問〕 自己ノ親族ノ罪ヲ免レシムル目的ヲ以テ其ノ犯跡ヲ隠蔽シタル者ノ處分如何

〔答〕 曰ク無罪トス（改刑一〇五舊刑一五三）

蓋シ親族ノ罪ヲ蔽ハントスルハ人情ノ然ラシムル處ニシテ斯カル場合ニモ尙ホ之レヲ罰スルカ如キハ恰モ自己ノ犯蹟ヲ湮滅シタル者ヲ罰スルト一般ニシテ人情ヲ無視シタル苛刑ナルヲ以テ寧ロ之レヲ罰セサルコト、セリ之レ本法第百〇五條ノ規定アル所以ナリ然レトモ親族ニ對シ不利益ノタメニ（例ヘハ有罪ノ判決ヲ受ケシムルタメ）證據ヲ湮蔽スルカ如キハ之レ人道ニ悖ル者ニシテ特ニ宥恕ノ必要ナシ之レヲ以テ本法ハ親族ノ利益ノタメニ犯人ヲ藏匿シ又ハ證據ヲ湮滅シタル場合ニ限り無罪トセリ茲ニ親族トハ民法第七百二十五條ノ親族ヲ云ナリ

### 第八章 騷擾ノ罪（改刑一〇六以下 舊刑一三七以下）

〔問〕 多數集合シテ暴行、脅迫ヲナシタル者ノ處分如何

〔答〕 騷擾ノ罪トナシ第百六條ニヨリ處斷ス即チ以下ノ如シ（改刑一〇六、舊刑一三七）

一、首魁ハ一年以上十年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス

二、他人ヲ指揮シ又ハ他人ニ率先シテ勢ヲ助ケタル者ハ六月以上七年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス

三、附和隨行シタル者ハ五十圓以下ノ罰金ニ處ス

舊刑法ハ兇徒聚衆罪ナル罪名ヲ附シタルモ兇徒ト云フ時ハ兇惡ノ徒ノミヲ指稱スルカ如キ感アルモ本罪ノ目的ハ多數人カ集合シテ社界ノ安寧ヲ攪亂スルヲ防止スルニアルヲ以テ本法ハ兇徒ト云ハスシテ騷擾ノ罪ト云ヒシナリ多數衆合トハ暴行脅迫ノ目的ヲ以テ多數人カ集合スルヲ云フモノニシテ法文ニ人數ヲ示サルヲ以テ果シテ幾人ヲ多數衆合ト云フヤハ一ニ事實問題トシテ判官ノ認定ニ俟ツノ外ナシ而シテ集合ノ方法ハ初メヨリ暴行脅迫ノ目的ヲ以テ集合スルモ亦已ニ祭典宴會等他ノ目的ヲメ集合セルモノカ俄然一轉シテ暴行脅迫ヲナスモ等シク本罪ヲ構成スヘキモノトス又暴行脅迫ハ公務所ニ對スルト公務員タルト將タ一人ニ對スルトハ毫モ局ハサルナリ（首魁、他人ヲ指揮シタル者、附和隨行等ノ意義ハ内亂罪ノ章ヲ參照スヘシ）

〔問〕 暴行脅迫ノ目的ヲ以テ多數集合シタル者カ當該公務員ヨリ解散ヲ命セラレテ尙ホ解散セサル時ハ如何

〔答〕 本法第百七條ニヨレハ「解散ノ命令ヲ受クルコト三回以上ニ及フモ猶解散セサ

ル時ハ首魁ハ三年以下ノ懲役又ハ禁錮其ノ他ノ者ハ五十圓以下ノ罰金ニ處ス」トアルヲ以テ例令解散ノ命令アルモ三回マテハ罪トナラス四回目ニ尙ホ解散セサル時ハ始メテ罪トナルヘシ亦同條ニハ「命令ヲ受クルコト三回以上ニ及フモ」トアルヲ以テ例令四回モ五回モ命令ヲ發スルモ會衆ニ於テ之ノ命令ヲ受クルニアラサレハ何等ノ効力ヲ生セサルモノトス

次ニ解散命令ハ如何ナル法方ヲ以テスルモ可ナルモ（文章又ハ言語）何人ニ向テ此ノ命令ヲ達スヘキヤ換言セハ會衆ノ全部ニ一人モ殘ラス解散命令ヲ通知スルニアラサレハ効力ナキヤノ問題ヲ生ス之ノ問題ニ付テハ學者間議論一定セサルモ吾人ノ見ヲ以テスレハ會衆ヲ指揮スル者又ハ其ノ他ノ主ナル人々ニ向テ命令ヲ傳達セハ足レリト信ス何トナレハ斯ノ如キ場合ハ人心激昂セル時ニシテ一々各人ニ通知スルカ如キコトハ實際上不可能ナレハナリ

次ニ命令ト命令トノ時間ニ付テハ法文ニ何等ノ制限ナキヲ以テ一回二回三回ト續テ發セラル、モ可ナリ故ニ第一回ノ命令カ未タ徹底セサル中ニ既ニ第三回ノ命令ヲ發セラル、カ如キコトモ生スヘシ

解散命令ハ當該公務員ヨリ發セラレタルコトヲ要ス茲ニ當該公務員トハ治安警察ノ事務ニ従事スル公務員カ自己ノ管轄地内ニ於テ之ノ命令ヲ發シタルコトヲ要ス故ニ

若シ然ラサル場合ニハ本法ニ謂所當該公務員ニアラサルヲ以テ本罪ヲ構成セサルモノトス例ヘハ甲地ノ治安警察官カ乙地ノ會衆ニ向テ解散命令ヲ發スルカ如キハ不可ナリ（改刑一〇七舊刑一三六、一三八）

第九章 放火及ヒ失火ノ罪 （改刑一〇八以下 舊刑四〇二以下）

「問」現ニ人ノ住居ニ使用シ又ハ人ノ現在セル建造物又ハ氣車、電車等ニ放火シタル者ノ處分如何

「答」死刑又ハ無期若シクハ五年以上ノ懲役ニ處ス（改刑一〇八舊刑四〇二、四〇五ノ二）

本法ハ放火罪ヲ分チテ（一）現ニ人ノ住居ニ使用シ又ハ人ノ現在セル物ニ放火シタル場合ト（二）現ニ人ノ住居ニ使用セス又ハ人ノ現在セル物ニ放火シタル場合ト二トナシ

タリ就中本問ノ場合ハ其ノ（一）ニ相當スルモノナリ  
現ニ人ノ住居ニ使用シトハ現在人ノ住居シテ使用スルモノヲ云ヒ放火ノ時ニ人カ現在セルト否トハ問ハサルナリ然レトモ貸家ノ如キハ借主ナキ間ハ現ニ人ノ住居ニ使用シト云フ中ニハ含マレサルモノトス（改刑一〇九ノ一ニ相當スヘシ）住居トハ民法上ノ居所或ハ住所ノ意ニアラス單ニ起臥スルノ意ナリ人ノ現在スルトハ平素人ノ

住居ニ使用スルト否トヲ問ハス放火ノ當時ニ人カ現在セル物ヲ云フ建造物トハ俗ニ謂所家屋ノ類ニシテ人カ住居ニ使用シ又ハ現在セル工作物ヲ云フナリ船舶トハ軍艦其ノ他一切ノ船舶ヲ云フ鑛坑トハ鑛物採掘ノタメ穿タレタル空穴ヲ云フナリ燒毀トハ火力ヲ以テ物ヲ毀損スルヲ云フモノニシテ俗ニ燒キ燬ツコトナリ

本罪ヲ斯クノ如ク重ク罰スル所以ハ第一人ノ生命身体ニ危害ヲ加ヘ第二公共ノ危険ヲ生シ第三幾多ノ財産ヲ烏有ニ歸セシムル極惡ノ犯罪ナルヲ以テナリ

〔問〕 放火犯ノ未遂ト既遂トノ區別ノ標準如何

〔答〕 之レ學者間最モ議論ノ存スル問題ニシテ二說アリ曰ク(1)火力燃料ヲ離レテ獨立シテ燼ユルニ至リタル時ハ既遂ニシテ火力獨ホ燃料ニアリ中ハ未遂ナリト(2)曰ク火力ノタメ目的物カ使用不能ニ至リタル時ハ既遂ニシテ然ラサル時ハ未遂ナリト今之レヲ例示セハ第一說ニヨル時ハ石油ヲ撒布シテ之レニ火ヲ放チ家屋ヲ燒カントシタル場合ニ火力石油ノ撒布部分ヲ離レテ獨立シテ燒ヘ上リタル時ハ未遂ナリト云ヒ第二說ニ之レヨリ更ニ一步進ミテ其ノ家屋ノ大半ヲ燒毀シ已ニ其ノ儘ニテハ家屋トシテハ使用シ能ハサルニ至リタル場合ニ初メテ既遂トナリ之ノ程度ニ至ラサルモノハ未遂ナリト云フニアリ

吾人ハ前說即チ火力燃料ヲ離レテ獨立シテ燼ユルニ至リタル時ヲ以テ既遂ナリト信

ス

〔問〕 現ニ人ノ住居ニ使用セス又ハ人ノ現在セサル者ヲ燒燬シタル者ノ處分ヲ問フ

〔答〕 二年以上ノ有期懲役ニ處ス(改刑一〇九ノ一舊刑四〇三、四〇五ノ二)

人ノ現住セス又ハ現ニ住居ニ使用セザル場合ハ比較的ニ危険少ナキヲ以テ人ノ現住シ又ハ現ニ住居ニ使用スル場合ニ比シ適ニ輕ク罰シタルナリ

〔問〕 人ノ現住又ハ現在セサル自己ノ所有物ヲ燒毀シタル者ノ處分如何

〔答〕 曰ク公共ノ危険ヲ生シタル場合ニ限リ六月以上七年以下ノ懲役ニ處ス(改刑一〇九ノ二舊刑四〇七)

蓋シ自己ノ所有權アルモノヲ燒燬スルハ之レ權利ノ實行ニシテ敢テ他ノ干涉ヲ容ルヘキモノニアラサルナリ然レトモ累ヲ他人ニ及ホスカ如キコトハ許スヘキ限ニアラス之レ本法ニ於テ公共ノ危険ヲ生シタル時ハ處罰スルコトヲ規定セシ所以ナリ  
公共ノ危険トハ自己以外ノ物ニ取リテ危険ノ恐レアル場合ヲ云フナリ他家ニ密接セル自己ノ家屋ヲ燒燬スルカ如キハ隣家ニ延燒ノ危険アルヲ以テ本條ニ所謂公共ノ危険アリト云フヘク反之孤島ニ獨立セル自己ノ家屋ヲ燒燬スルカ如キハ更ニ公共ノ危険ナキモノト云フヘシ而リ而シテ公共ノ危険アリト主張センニハ必之レヲ證明スルニアラサレハ不可ナリトス



〔問〕 放火犯ノ未遂ハ之レヲ罰スルヤ

〔答〕 以下ノ場合ノミ處罰ス(改刑一一三)

一、第百八條ノ場合即チ現ニ人ノ住居ニ使用シ又ハ人ノ現在スル建造物、汽車、電車、艦船若シクハ鐵抗ヲ燒燬シタル者

二、第百條第一項ノ場合即チ現ニ人ノ住居ニ使用セス又ハ人ノ現在セサル建造物艦船若シクハ鐵抗ヲ燒燬シタル者

〔問〕 放火犯ノ豫備ハ之レヲ罰スルカ

〔答〕 以下ノ場合ノミ處罰ス(改刑一一三)

(1) 現ニ人ノ住居ニ使用シ又ハ人ノ現在スル建造物、汽車、電車、艦船若シクハ鐵抗ヲ燒燬セントスル者(改刑一〇八)

(2) 現ニ人ノ住居ニ使用セス又ハ人ノ現在セサル建造物、艦船若シクハ鐵抗ヲ燒燬セントシタル者(改刑一〇九ノ一)

蓋シ犯罪ノ豫備ハ之レヲ罰セサルヲ原則トスルモ放火罪ハ他ノ犯罪ニ比シ危險ノ程度最モ大ナルヲ以テ之ノ危險ヲ豫防スルタメ豫備ヲモ處罰スルコト、セル所以ナリ(改刑七八)

第十章

溢水及ヒ水利ニ關スル罪

(改刑二九以下 舊刑四二以下)

〔問〕 溢水セシメテ現ニ人ノ住居ニ使用シ又ハ人ノ現在スル物ヲ侵害シタル者ノ處分如何

〔答〕 死刑、無期若シクハ三年以上ノ懲役ニ處ス(改刑一一九舊刑四一一ノ一)

本罪ノ被害物體ハ現ニ人ノ住居ニ使ヒ又ハ人ノ現在スル建造物、汽車、電車若シクハ鐵抗ナルコトヲ要ス故ニ艦船、馬車、自動車等ハ本罪即チ第百十九條ヲ以テ罰スルコト能ハス第百二十條ニヨリ處罰スルノ外ナカルヘシ

溢水セシメトハ水ヲ溢レシムルコトヲ云ヒ侵害トハ放火罪ノ燒燬ト同一ニシテ溢水罪ハ水力ヲ以テ他人ノ生命、身體、財産ニ危險ヲ加ヘ放火罪ハ火力ニヨリ他人ノ生命、身體、財産ニ危險ヲ加フルノ差アルノミ故ニ如何ナル程度ヲ以テ溢水罪ノ侵害ト云フヤハ事實問題ニ屬ス然レトモ水桶ヲ顛倒セシメ他人ニ侵害ヲ加フルモ本罪ヲ構成セス要スルニ本罪ノ場合ハ堤防ヲ決潰シ又ハ水閘ヲ毀壞スル等ノ所爲ニヨリ溢水セシメ爲メニ他人ニ害ヲ加ヘタルカ如キ場合ニ主トシテ起ルモノトス

〔問〕 水放ノ際防水ヲ妨害シタル者ノ處分如何

〔答〕 一年以上十年以下ノ懲役ニ處ス(改刑一二二)

之レ放火犯ニ於ケル第百十四條ト同一ノ規定ニシテ學者ノ所謂準溢水罪ナリ蓋シ水害ノ際防水用ノ物(例ヘハ土俵、板、杭、莖等ノ如シ)ヲ隱匿シ又ハ損壞シ若シク

ハ其ノ他ノ方法ヲ以テ防水ヲ妨害スルカ如キハ之レ手ツカラ溢水ノ行爲ヲ爲サストモ妨害スルニヨリ消極的ノ溢水者ト云フコトヲ得ヘシ之レ本罪ノ規定アル所以ナリ茲ニ水害ノ際トハ自然ノ大洪水ナルト將タ人爲ニヨル溢水ノ場合トヲ問ハス要スルニ防止スル時ヲ云フナリ

〔問〕 過テ溢水セシメテ他人ニ侵害ヲ加ヘタル者ノ處分如何

〔答〕 之ノ場合ニハ民法上ノ損害賠償ヲ請求スルハ格別刑法上ノ責任ナシ(民七〇九以下)但シ公共ノ危険ヲ生セシメタル者ハ三百圓以下ノ罰金ニ處ス(改刑一二二、一六舊刑四一四、四〇九)

〔問〕 干魃ノ際自己ノ耕作地ニ注水スルタメ他人ノ水堰ヲ破壊シタル者ノ所分如何

〔答〕 二年以下ノ懲役若シクハ禁錮又ハ二百圓以下ノ罰金ニ處ス(改刑一二三)蓋シ自己ノ耕作地ニ注水(灌溉)スルタメ他人ノ水堰ヲ破壊スルカ如キハ第四百二十條ニ所謂水利ノ妨害トナルヘキ行爲ヲナシタル者ナルヲ以テナリ舊刑法第四百二十三條ハ自己ノ便益ヲ圖ルタメ水利ヲ妨害シタル者ハ一月以上二年以下ノ重禁錮ニ處シ二圓以上二十圓以下ノ罰金ヲ附加スルコトヲ規定セシモ本法ハ之レヲ改メテ如上ノ如ク規定シタルモノナリ(改刑一二三舊刑四一三)

第十一章 往來ヲ妨害スル罪 (改刑一二四以下 舊刑一六二以下)

〔問〕 往來ヲ妨害シタル者ノ處分如何

〔答〕 社界ノ文明ハ交通機關ノ完備ニ俟ツヤ大ナリ茲ニ於テカ公衆往來ノ安全ヲ保障スルノ必要ヲ生ス之レ本罪ヲ設ケタル所以ナリ就中往來妨害ハ一般ノ往來妨害罪ト特別ノ往來妨害罪トニ分ツコトヲ得即チ第二百二十四條ハ一般ノ妨害罪ニシテ第二百二十五條以下ハ特別ノ妨害罪ナリ

〔問〕 郵便電信等ノ妨害ヲナシタル者ノ處分如何

〔答〕 舊刑法第六十三條第六十四條第六十七條ニ於テハ之レヲ所謂スル規定ヲ設ケタルモ本法ハ之レヲ削除シ特別法(即チ郵便、電信法)ニ讓レリ故ニ本法ニ於テハ之レヲ罰セス

第十二章 住居ヲ侵ス罪 (改刑一七〇以下 舊刑一七一以下)

〔問〕 他人ノ住居ニ侵入シ又ハ要求ヲ受ケテ退去セサル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ懲役又ハ五十圓以下ノ罰金ニ處ス(改刑一七〇舊刑一七一、一七二)本罪ハ所謂家宅侵入罪ニシテ故ナク人ノ住居又ハ人ノ看守スル邸宅、建造物若シク

ハ艦船ニ侵入シ又ハ要求ヲ受ケテ退去セサルニヨリ成立スル犯罪ナリ惟フニ吾人ハ住居又ハ自己ノ看守スル建造物、艦船内ニ於テハ他人ノ侵入ヲ拒ム權利ヲ有ス學者ノ所謂住居平和權即チ之レナリ然リ而シテ住居ノ平和ヲ保障スルハ憲法第二十五條「日本臣民ハ法律ニ定メタル場合ヲ除ク外其ノ許諾ナクシテ住所ニ侵入セラレ及捜索セラル、コトナシ」ノ規定スル所ナルモ如何ナル刑ヲ科スベキヤハ刑法ノ領域ニ屬スルヲ以テ本法ニ之レヲ規定シ其ノ保障ヲ確實ニセリ

茲ニ故ナクトハ許諾ナク若シクハ權利ナクト云フ意ナルヲ以テ本人ノ許諾ヲ受ケ又ハ侵入權ヲ有スル時ハ決シテ罪トナラサルナリ例ヘハ豫審判事カ家宅搜索ヲナシ稅務官カ酒造場ニ臨檢シ或ハ執達吏カ物件差押ノタメ家宅ニ侵入スルカ如キハ法令ニヨリ授ケラレタル權利ノ執行ナルヲ以テ罪トナラサルナリ次ニ人ノ住居又ハ人ノ看守スル云々トハ人カ日々住居ニ使用シ又ハ人ノ看守ニ屬スルモノヲ云フモノニシテ例ヘハ居宅、小屋、倉庫等ノ如シ然レモ住居又ハ看守スルコトハ正當ノ權利者ナルコトヲ要ス故ニ權利ナクシテ看守又ハ住居スルモノニ對シテハ本罪成立セサルナリ例令ハ乞兒カ露雨ヲ凌グカタメニ堂宇ニ宿レルカ如キ場合ニ之ニ侵入スルモ罪トナラス反之旅人宿ノ客室ノ如キハ例令一夜ト雖モ客カ居住スル權利アルヲ以テ其ノ許諾ナクシテ侵入セハ本罪ヲ構成ス邸宅トハ俗ニ宅地ノ意ニシテ垣根其他ノ墻壁ヲ以

テ圍繞サレタル地域ヲ云フナリ故ニ單ニ繩張り等ヲナスモ未タ邸宅ト云フコト能ハス少クトモ猥リニ侵入シ得サル丈ケノ防備アルコトヲ要ス侵入トハ立チ入ルノ意ナリ要求ヲ受ケテ退去セサル者ハ之レ住居ノ平和ヲ害スル點ニ於テ故ナク侵入シタル者ト敢テ擇フ所ナシ故ニ科スルニ同一ノ刑ヲ以テセリ

終リニ舊法ハ侵入カ晝間ナルト夜間ナルトニヨリ刑ニ輕重ヲ設ケタルモ本法ハ之レヲ削除セリ

第十三章

秘密ヲ侵ス罪

(改刑二三三以下) (舊刑三六〇以下)

信書ノ秘密ヲ侵ス罪トハ何ソ

信書ノ秘密ヲ侵ス罪トハ故ナク封緘シタル信書ヲ開披スルニ依テ成立スル犯罪ナリ信書トハ一定ノ人ニ對シテ意思ノ傳達ヲ媒介スル文書ヲ云フ又開披トハ内容ヲ閱スルコトヲ得ル程度マデニ封緘ヲ無効ニスルヲ意味ス

第十四章

阿片煙ニ關スル罪

(改刑二三六以下) (舊刑二三七以下)

「阿片煙ニ關スル罪ノ意義

阿片煙ニ關スル罪トハ阿片煙又ハ阿片煙ヲ吸食スル器具ヲ輸入製造又ハ所持シ或ハ

阿片煙ヲ吸食シ若クハ阿片煙ヲ吸食スル爲メ房屋ヲ給與スル等ニヨリ成立スル犯罪  
ヲ云フ

### 第十五章

#### 飲料水ニ關スル罪

(改刑二四三以下)

〔問〕 飲料水ヲ汚穢シタル者ノ處分如何

〔答〕 一人私ノ飲料水ヲ汚穢シタル者ハ六月以下ノ懲役又ハ五十圓以下ノ罰金ニ處ス  
(改刑一四二舊刑二四三)

公衆ノ飲料ニ供スル水道ヲ汚穢シタル者ハ六月以上七年以下ノ懲役ニ處ス (改刑一  
四三)

法文ニハ淨水ヲ汚穢シ因テ之レヲ用フルコト能ハサルニ至ラシメタル者トアルヲ以  
テ飲料水ヲ汚穢シタルノミニテハ未タ罪トナス飲料水トシテ全ク使用不能ニ至ラシ  
メタル場合ニ始メテ罪トナルヘキモノトス而シテ飲料ニ供スル淨水トハ井水、泉水、  
池水、河水等ヲ云フモノニシテ彼ノ飲用ニ吸ミ、來リタル一小桶ノ如キハ含マサルモ  
ノトス汚穢トハ不潔ナラシムルヲ云フ故ニ其ノ有害ナルト無害ナルトハ問ハサルナ  
リ

犯罪ニハ故意ヲ必要トスルヲ原則トスルモ本罪ハ學者ノ謂所結果犯ナルヲ以テ故意

ヲ必要トセス使用不能ナル結果ヲ匿起スレハ罪トナルモノニシテ其故意タルト過失  
タルトヲ問ハサルモノトス

### 第十六章

#### 通貨偽造ノ罪

(改刑一四八以下)  
(舊刑一八三以下)

〔問〕 通貨偽造ノ罪トハ何ソ

〔答〕 通貨偽造ノ罪ハ公ノ信用ヲ害スル罪ノ一種ニシテ内國通用ノ貨幣、紙幣、銀行  
券ノ發行權ヲ侵害スルニヨリ成立スル犯罪ナリ本法ハ第十六章ニ於テ通貨偽造ノ罪  
ト題シタルモ其ノ規定スル所ハ單ニ貨幣ノ偽造ノミナラス變造、行使、收得、交附、  
輸入シタル場合ヲモ規定シタリ古來通貨ニ關スル規定ハ各國共ニ重罰ヲ以テセリ之  
レ蓋シ貨幣ノ鑄造ハ君主ノ大權ニ屬セシヲ以テ之レヲ犯スカ如キハ大逆不逆ノ臣ト  
シテ極刑ニ處シタルモノナリ然レモ近時貨幣ノ鑄造權ハ君主ノ大權ニ屬セス唯公益  
ヲ維持スルタメ國家カ其ノ發行權ヲ有スルノミ而モ方今鑄造術ノ進歩ト警察ノ活動  
トハ相俟テ之レ等ノ犯罪ヲ防止スルニ難カラサルヲ以テ古代ノ如ク大罪視スルノ要  
ナキニ至レリ然レモ之ノ種ノ犯罪ハ國家ノ發行權ヲ侵害シ社界ノ經濟界ヲ攪亂シ施  
テ一國ノ大事ヲ匿起スルノ危險アルヲ以テ本法モ舊法ノ如ク最モ重キ場合ニハ科ス  
ルニ無期刑ヲ以テセリ

「問」行使ノ目的ヲ以テ通用ノ貨幣、紙幣、銀行券ヲ偽造又ハ變造シタル者ノ處分如何

「答」無期又ハ三年以上ノ懲役ニ處ス（改刑一四八舊刑一八二）

故ニ若シ行爲ノ目的ナクシテ通貨ヲ偽造變造シタル場合ハ罪トナラサルナリ例令ハ富者ナリトノ信用ヲ博スルカタメ貨幣ヲ偽造變造シテ金庫ニ裝置スルカ如キ又學術研究ノタメ標本トシテ通貨ヲ偽造變造スルカ如キ即チ之レナリ

貨幣、紙幣、銀行券ハ當時通用ノモノナルコトヲ要ス故ニ當時通用セサルモノヲ偽造變造スルモ罪トナラサルナリ例ハ天保錢又ハ一圓銀貨、五十錢紙幣ハ曾テ通貨タリシモ現時ノ通貨ニアラサルヲ以テ之レヲ偽造變造スルモ罪トナラサルナリ然レトモ通用スル以上ハ引續キ鑄造セサルモノト雖モ通貨ト云フヘシ例ヘハ文久永寶、寬永通寶ノ如キ即チ之レナリ（貨幣法一七）

貨幣トハ貨幣法第三條ニ定ムル所ノモノニシテ金貨、銀貨、白銅貨及ヒ青銅貨ノ四種トス

紙幣ハ政府ヨリ發行スル形式證券ナリ之レ多クハ國家ノ財政困難ナルニ當リ政府ヨリ發行スルモノニシテ曾テ政府及ヒ國立銀行ヨリ發行セル紙幣アリシモ漸時硬貨ニ交換シ明治三十二年十二月限りニテ其ノ通用ヲ廢止シ其ノ後發行セサルヲ以テ現今

ニ於テハ紙幣ナシ（銀行券ヲ俗ニ紙幣ト稱スルモ混同スヘカラス）

銀行券トハ法令ニヨリ認許サレタル銀行ヨリ其ノ權限内ニ於テ發行スル一種ノ約束手形ニシテ貨幣、紙幣ト同一強制通用力ヲ有スルモノナリ（兌換銀行條例）現今ニ於テハ日本銀行、臺灣銀行、橫濱正金銀行等ニ於テ發行權ヲ有スルノミ

「問」貨幣ノ偽造又ハ變造トハ何ソ

「答」(1)貨幣ノ偽造トハ鑄造權ナキ者カ真正ニ類似シタルモノヲ鑄造スルヲ云フ故ニ現在ニ通用セサルモノヲ鑄造スルモ偽造ニアラス例ヘハ壹圓ノ銀貨ヲ製出スルカ

如シ又偽造サレタル貨幣ハ真正ノ貨幣ニ類似スルコトヲ要ス故ニ全く眞貨ト異ルモノ例ヘハ四角形ノ金貨、銀貨ヲ製出スルカ如キハ未タ偽造ト云フコトヲ得ス蓋シ偽造變造ヲ罰スル理由ハ不正ノ通貨ヲ以テ世人ヲ欺キ國家ノ鑄造權ヲ侵害スルヲ以テナリ從テ四角形ノ金、銀貨ノ如キ通貨ハ存在セサルヲ以テ之ノ如キモノヲ通貨トシテ使用セントスルモ何人モ之レヲ信セサルヲ以テ鑄造權ヲ侵害サル、恐レナケレハナリ（之ノ如キ場合ハ貨幣偽造罪トシテハ無罪ナルモ詐僞取財トシテ處罰サル、ハ勿論ナリ）然レトモ偽造サレタル貨幣ハ眞貨ト同一ナルヲ要セス只其ノ觀外ニ於テ一見人ヲシテ眞貨ト信セシムレハ足レリトス  
(2)變造トハ真正ノ名價又ハ實價ヲ變更スルヲ云フモノニシテ例ヘハ五錢ノ白銅貨

ニ鍍金シテ十圓金貨トナシニ錢銅貨ヲ以テ五十錢銀貨ニ變シ或ハ五十錢銀貨周圍ヲ削リ取リテ實價ヲ減少スルカ如シ而シテ變造モ偽造ノ場合ノ如ク現時通用セサル貨幣ニ變更スルモ本罪ヲ構成セス例ヘハ二錢銅貨ヲ一圓銀貨ニ變造スルカ如シ終ニ偽造ト變造ノ區別ハ偽造ハ材料ノ如何ヲ問ハス唯無權利者カ不正ニ貨幣ヲ製出スルヲ云ヒ變造ハ真正ノ通貨ヲ材料トシテ不正ノ貨幣ヲ製出スルヲ云フナリ

〔問〕 偽造變造ノ通貨ヲ收得シタル者ノ處分如何

〔答〕 曰ク無罪トス但シ行使ノ目的ヲ以テ偽造、變造ノ通貨ヲ收得シタル者ハ三年以下ノ懲役ニ處ス（改刑一五〇舊刑一九〇）

行使ノ目的ヲ以テ收得セハ直ニ罪トナルモノニシテ若シ實際行使シタル時ハ第四百十八條第二項ニヨリ無期又ハ三年以上ノ懲役ニ處スヘキモノトス而シテ收得スルトハ受領スルノ意ニシテ行使ノ意思アルコトヲ要ス故ニ若シ行使ノ意思ナク單ニ參考品トシテ保管スルタメ又ハ全ク不正ノ貨幣ナルコトヲ知ラスシテ收得スルトキハ罪トナラサルナリ

第十七章

文章偽造ノ罪

（改刑一五四以下  
舊刑一九四以下）

〔問〕 文章偽造ノ罪トハ何ソ

〔答〕 文章偽造罪ハ文章又ハ圖畫ヲ偽造、變造、行使若シクハ虛偽ノ文章ヲ作製セシムルニヨリ成立スル犯罪ナリ而シテ文章トハ如何ナルモノヲ云フヤニ付テハ學者間大ニ議論ノ存スル處ナルモ要スルニ文章トハ吾人ノ意思ヲ表明スルタメ文字又ハ付號ヲ以テ認メラレタルモノヲ云フ而シテ其ノ材料ノ何タルヤハ敢テ問ハサルモノトス換言セハ紙、布、木石ノ何タルヤヲ擇ハサルモノトス次ニ圖畫ハ文章ト相俟テ事實表明ノ用ヲナスモノナリ故ニ彼ノ繪畫（例ヘハ風景畫、肖像畫等ノ如シ）ノ如キハ刑法上ノ圖畫ニアラサルナリ

文章ハ分テ三トナスコトヲ得即チ左ノ如シ

- 一、大權文章 天皇ノ大權ヲ以テ作製セラルル文章ニシテ例ヘハ詔書、勅書、位記、勅記、外國派遣ノ使臣ニ對スル親任狀ノ如シ
- 二、公文章 公務員又ハ公務署カ職務上作製シタル文章ニシテ例ヘハ土地臺帳騰本、登記簿抄本、判決抄本、拘引狀、召喚狀等ノ如シ
- 三、私文章 一般人ノ作製シタル凡テノ文章ヲ云フナリ然レトモ刑法上ノ私文章トハ權利義務若シクハ事實證明ノタメニ使用スル文章ヲ云フモノニシテ例ヘハ委任狀、賣買契約書等ノ如シ從テ彼ノ艷文ノ如キハ刑法上ノ文章ニアラサルナリ

「問」 文章偽造罪ニ於ケル新舊法ノ差異如何

「答」 大同小異ナルモ今其ノ差異ノ主要ナルモノヲ列舉セハ左ノ如シ

- 一、舊法ハ文章ヲ偽造、變造スルモ之レヲ行使スルニアラサレハ處罰セザリシモ本法ニ於テハ行使ト偽造、變造トハ各別ニ之レヲ處罰スルコト、セリ
- 二、舊法ハ文章ノミニ關スル罰則ヲ設ケ圖書ニ付テハ何等ノ明文ヲ置カサリシヲ以テ本法ハ圖書ニ關スル規定ヲ設ケタリ
- 三、舊法ハ單ニ官文章ニ付テノミ規定セシヲ本法ハ之レヲ廣ク公務員、公務署ニ改タリ

「問」 公文章ヲ偽造、變造シ又ハ之レヲ行使シタル者ノ處分如何

「答」 本問ノ處分ハ分チテ二トナス如左

- (一)、以下ノ場合ニハ一年以上十年以下ノ懲役ニ處ス(改刑一五五ノ一、二舊刑二〇三ノ一、一九五、一九七)
- (イ)、公務所、公務員ノ印章又ハ署名ヲ使用シテ該文章ヲ偽造シタル場合 例へハ無權利者カ豫審判事ノ氏名、職印ヲ使用シテ拘引狀ヲ偽造シ又ハ收入役ノ署名職印ヲ使用シテ受領證書ヲ作製スルカ如シ(之ノ場合ハ印章、署名ハ真正ニシテ只之レヲ作製シタル者カ無權利者ナル場合ヲ云フ)

(ロ)、偽造シタル公務所又ハ公務員ノ印章若シクハ署名ヲ使用シテ(即チ不正ノ材料ヲ用ヒテ)公文章又ハ圖書ヲ偽造シタル場合 例へハ已ニ偽造サレタル豫審判事ノ職印、署名(偽名)ヲ使用シテ拘引狀ヲ偽造スルカ如シ

(ハ)、真正ニ作製サレタル公文章ヲ變造シタル場合 例へハ裁判所ノ期日呼出狀ニ一日トアルヲ二日ト變更スルカ如シ

(ニ)、以下ノ場合ニハ三年以下ノ懲役又ハ三百圓以下ノ罰金ニ處ス(改刑一五五ノ二)以上イ(ロ)ハノ三場合ノ以外ノ法方ニヨリ公文章又ハ圖書ヲ偽造變造シタル場合蓋シ之ノ場合ニハ印章、署名ヲ使用セスシテ公文章ヲ偽造、變造スルモノニシテ前三個ノ場合ニ比シ犯情憫ムヘキモノアルヲ以テ科スルニ輕キ刑ヲ以テセルハ正鵠ヲ得タルモノト云フヘシ

「問」 公務所ニ保管セル一人ノ文章ヲ變造シタル者ノ處分如何

「答」 是ノ場合ニハ公文章變造罪トナラス依然私文章變造罪ヲ以テ論スルヲ可トス蓋シ公文章トハ公務署又ハ公務員カ其ノ職務上作製シタル文章ヲ指スモノナルヲ以テ例令公務署ニ保管ノ文章ト雖モ其ノ作製カ一人ニ係ル以上ハ公文章ト云フコトヲ得サルモノトス但舊法時代ニ於ケル大審院判例之レト反對ナリ

「問」 一人ノ作製シタル文章ニ公務員カ證明ヲ附シタル文章ノ性質如何

〔答〕 曰ク之レ純然タル公文章ナリ當ニ證明ノ部分ノミナラス公務員ノ記載セサル他ノ部分モ凡テ公文章トナルヘシ故ニ例ヘハ確定日附アル債權讓渡證書ノ日附又ハ金額ヲ變書スルカ如キ又ハ登記濟證ヲ附シタル文章ノ文句ヲ變造スル如キ例令一私人ノ作製シタル部分ト雖モ公文章變造罪ヲ構成スヘキモノトス

〔問〕 公務員カ職務ニ關シ虛偽ノ文章、圖書ヲ作り又ハ變造シタル者ノ處分如何

〔答〕 之レ第百五十六條ノ規定スル所ニシテ大權文章、公文章ヲ偽造、變造、行使シタル者ト同一ノ刑ヲ科スルコト、セリ（改刑一五四、一五五）若シ公務員カ職務ニ關シ私文章、圖書ヲ偽造變造シタル時ハ第百五十六條ノ罪トナラスシテ第百五十九條ニヨリ普通ノ文章偽造罪トシテ處罰スヘキモノトス何トナレハ第百五十六條未文ニハ前二條ノ例ニ依ルトアレハナリ而シテ公務員カ職務ニ關シ虛偽ノ文章ヲ作ルトハ例ヘハ無資格者ナルコトヲ知リテ有資格者ナリトノ證明書ヲ與ヘ又ハ原本ト相違シタル正本、謄本、抄本ヲ付與スルカ如キヲ云フ

〔問〕 公文章ノ寫シヲ偽造シタル者ノ處分如何

〔答〕 曰ク無罪トス、何トナレハ公文章ノ單純ナル寫シハ未タ公文章ニアラサレハナリ然レトモ若シ其ノ寫シニシテ謄本又ハ抄本トシテ公證サレタルモノハ之レ己ニ公

文章ナルヲ以テ之レヲ偽造スル時ハ罪トナルコト明カナリ

〔問〕 公務員ニ對シ虛偽ノ申立ヲナシ不實ノ公正證書ヲ作製セシメタル者ノ處分如何

〔答〕 二年以下ノ懲役又ハ百圓以下ノ罰金ニ處ス（改刑一五七舊刑二一四）

例令虛偽ノ申立ヲナシ不實ノ公正證書ヲ作製セシムト雖モ權利義務ニ關セサル證書ナル時ハ罪トナラサルモノトス

例ヘハ賣買契約ニ年齢四十歳トアルヲ四十五歳ト記セシメ又ハ平民トアルヲ士族ト書カシメタルカ如シ而シテ公正證書トハ公證人ノ作製シタル文章ノミニ限ラス其ノ他公務員ノ作製ニカ、ル權利義務ニ關スル證書ハ凡テ公正證書ナリ例ヘハ身分登記簿、不動産登記簿、土地臺帳等ノ如シ

〔問〕 偽造變造又ハ虛偽ノ文章圖書ヲ行使シタル者ノ處分如何

〔答〕 故意ナケレハ無罪トス若シ故意アレハ偽造、變造又ハ虛偽ノ文章ヲ作製シタル者ト同一ノ刑ヲ科ス（改刑一五八）

蓋シ之レ等ノ不正文章ト雖モ其ノ情ヲ知ラス真正ナルモノト信シテ行使シタル時ハ何等ノ惡ムヘキ點ナシ然レトモ不正文章、圖書ナルコトヲ知テ之レヲ行使スルカ如キハ毫モ恕スヘキ點ナキヲ以テ各本條ニ照シテ處斷ストセルハ適當ノ處置ト云フヘシ



「問」 他人ノ名刺、入場券、乗車券等ヲ偽造シタル者ノ處分如何

「答」 他人ノ名刺ヲ偽造スルモ文章偽造トナラス何トナレハ文章偽造罪ハ他人ノ文章ヲ偽造スルコトヲ要件トスルヲ以テ文章以外ノモノヲ偽造スルモ罪トナラス而シテ刑法上文章ハ文字又ハ付號カ意思表明ノタメニ使用サレタルコトヲ必要トスルヲ以テ例令文章ヲ以テ記載サルモ其ノ文章自體ニ於テ何等ノ意思表示ヲナサハルカ故ニ名刺ハ文章ト云フコトヲ得サルナリ  
反之入場券、乗車券ノ如キハ入場又ハ乗車ノタメニ使用サル、畧文ノ意思表示ナルヲ以テ文章ト云フコトヲ得ヘシ從テ之レヲ偽造、變造スル時ハ罪トナル可キモノトス

「問」 醫師カ職務ニ關シ偽文章ヲ作製シタル時ハ如何

「答」 三年以下ノ禁錮又ハ五百圓以下ノ罰金ニ處ス（改刑一六〇舊刑二一五）  
醫師カ職務上作製スヘキ文章トハ診斷書、檢案書又ハ死亡證書ニシテ之レ等ノ文章ハ時ニ斷罪ノ資料タルヘク時ニ權利義務又ハ事實證明ノ具トナルコト少ナカラサルヲ以テ該文章ノ公正ヲ歸スル必要アリ之レ蓋シ本罪ヲ設ケタル所以ナリ

### 第十八章 有價證券偽造ノ罪（改刑一六二、一六三舊刑二〇四以下）

「問」 有價證券トハ何ソヤ

「答」 有價證券トハ證券其ノ物カ金錢ト同一ノ効力ヲ有スルモノニシテ恰モ金錢ヲ所持スルト同一ノ經濟的活動ヲナシ得ルモノナリ學者之レヲ稱シテ流通證券ト云フ  
有價證券モ一種ノ文章ナルヲ以テ之レニ關スル犯罪（偽造、變造、行爲）ハ文章ニ關スル罪ヲ以テ論スレハ足レルカ如キモ其ノ證券カ經濟上ニ於テ金錢ト同一ノ効力ヲ有スルヲ以テ一般ノ文章ト區別スル必要ヲ生ス依テ本法ハ第六十二條第六十三條ノ明文ヲ設ケタリ舊刑法ハ官文偽造罪中ニ規定セシモ本法ハ之レヲ採ラス  
本法ハ第六十二條ニ於テ有價證券ノ種類ヲ例示セリ曰ク公債證書、官府ノ證券、會社ノ證券其ノ他ノ有價證券即チ之レナリ  
(1) 公債證書トハ國家又ハ公共團體カ募集シタル債權證券ニシテ例ヘハ軍事公債、整理公債、地方債ノ證券等ノ如シ(2) 官府ノ證券トハ官府ヨリ發行スル證券ニシテ例ヘハ大藏證券ノ如シ(3) 會社ノ證券トハ商法ノ規定ニヨリ設立サレタル株式會社ノ證券ヲ云フ(4) 其ノ他ノ有價證券トハ以上列記シタルモノ以外ノ凡テノ流通證券ヲ云フモノニシテ例ヘハ郵便爲替券、約束手形、爲替手形、小切手、質入證券、船荷證券等ノ如キヲ云フナリ（商法三五八、四四五、五二五、五三〇、六二〇）

### 第十九章 印章偽造ノ罪 (改刑一六四以下 舊刑一九四以下)

〔問〕 御璽、國璽、御名ヲ偽造シタル者ノ處分如何

〔答〕 二年以上ノ有期懲役ニ處ス (改刑一六四舊刑一九四、一九七)

蓋シ御璽、國璽、御名ヲ偽造スルカ如キハ極惡ノ犯罪ナレハナリ然レトモ行爲ノ目的ナキトキハ所罰スヘキモノニアラス例ヘハ學術研究ノタメ國文ヲ作製シ之レニ偽造ノ國璽ヲ押捺スルカ如シ

〔問〕 公務署、公務員ノ印章又ハ署名ヲ偽造シタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以上五年以下ノ懲役ニ處ス (改刑一六五舊刑一九五、一九七)

公務署、公務員ハ現在シ又ハ曾テ存在シタルモノナルコトヲ要ス故ニ例ヘハ帝國鐵道廳 (今ハ鐵道院トナリシタメ存在セサルモ) 内務省、大藏省等ノ印章ヲ偽造スル時ハ罪トナルモ滿洲陸軍省又ハ滿韓大臣某ト署名シ印章ヲ使用スルモ本罪ハ成立セサルナリ但シ詐僞取財又ハ其ノ他ノ犯罪ノ發生スルハ別問題トス

〔問〕 公務所ノ記號ヲ偽造シタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ懲役ニ處ス (改刑一六六舊刑一九六、一九七)

蓋シ公務署ノ記號ヲ偽造シ又ハ其ノ情ヲ知テ若シクハ不正ニ使用スルカ如キハ公務

署ノ信用ヲ侵害スルヲ以テナリ而シテ茲ニ記號トハ公務署ヲ表示スルタメニ使用サル、付號ニシテ例ヘハ遞信省ニ使用セル「〒」陸軍省ノ「MM」大林區署カ拂下木材ニ施シタル切判ノ「檢査印」郵便局ノ消印ノ如キ之レナリ要之ニ文章ニ押捺スルモノハ印章ニシテ文章以外ノ物ニ押捺スルモノハ記號ナリ

〔問〕 他人ノ印章又ハ署名ヲ偽造シタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ懲役ニ處ス (改刑一六七舊刑二〇八)

他人トハ自己以外ノ人ヲ云フ而シテ被害者カ未成年者タルト否トヲ問ハス又法人 (例ヘハ學校、會社、病院ノ如シ) ナルト自自然人タルトヲ問ハサルモノトス次ニ組合ハ獨立ノ人格ヲ有セサルヲ以テ組合ノ印章ヲ偽造スル時ハ組合員各個人ノ印章ヲ偽造シタルコト、ナルヘシ

### 第二十章 偽證ノ罪 (改刑二六九以下 舊刑二一九以下)

〔問〕 偽證罪トハ何ソ

偽證罪トハ法律ニヨリ宣誓シタル證人鑑定人通事カ虛偽ノ陳述鑑定通譯ヲナスニヨリテ成立スル犯罪ヲ云フ法律カ本罪ヲ認メタル所以ノモノハ證言鑑定通譯ノ真正ヲ維持シテ國家ノ審判ヲ誤ラシムルノ危險ヲ防止セントスルノ趣旨ニ出テタルモノナ

問 鑑定人、通事、證人ノ區別如何

答 鑑定人、通事、證人共ニ裁判官ノ判斷、資料ヲ陳述スルモノナル點ニ於テハ異ルコトナシト雖モ左ノ如キ區別アリ (改刑一七一舊刑二二四、二二五)

- 一、鑑定人ハ自己ノ學識、經驗等特有ノ智能ニヨリ自己ノ意見ヲ陳述スルモノナリ
- 二、證人ハ自己ノ見聞シタル事實ヲ陳述スルノミニシテ自己ノ意見ヲ陳述スルモノニアラス從テ鑑定人ノ如ク特有ノ技能ヲ要セス
- 三、通事ハ謂所通譯ニシテ外國人、聾者、啞者等ノ言語ヲ交通セシムル者ヲ云フ

第二十一章 誣告ノ罪 (改刑一七二以下 舊刑三五五以下)

問 誣告罪トハ何ゾヤ

答 誣告罪トハ人ヲシテ刑事又ハ懲戒ノ處分ヲ受ケシムル目的ヲ以テ虚偽ノ申告ヲナスヲ云フナリ本法ハ第七十二條ニ之レヲ規定シ三月以上十年以下ノ懲役ニ處スルコト、セリ舊刑法第三百五十五條第三百五十七條ニハ誣告ノタメ被告人カ刑ニ處セラレタル場合ト否トニヨリ刑ニ重輕ヲ設ケタルモ本法ハ之レヲ削除セルヲ以テ有罪ノ判決ヲ受クルト否トハ刑ニ輕重ナキモノトス

一、虚偽ノ申告トハ不實ノ申立ヲ云フナリ故ニ實際ノ事實ヲ申告スルモ罪トナラス又其ノ申立タル事實ハ刑事又ハ懲戒處分ニ關スルモノナルコトヲ要ス故ニ例ハ民事上ノ行爲ニ付キ虚偽ノ申告ヲナスモ罪トラサルモノトス

二、申告トハ 告訴、告發ヲ云フナリ (刑訴九四乃至五五) 從テ相當官吏ニ (管轄官アル) 申告スルコトヲ要ス之レヲ以テ告訴告發ヲ受クヘキ權利ナキモノニ對シテ申告スルモ誣告ト云フコトヲ得サルナリ例ハ稅務官ニ竊盜ノ告發ヲナシ郡長ニ密造酒ノ告發ヲナスモ誣告罪トハナラサルナリ又例令同一職務ヲ有スル官吏ト雖モ管轄違ナル時ハ誣告罪ノ成立セサルモノトス例ハ東京府ニ於ケル事實ヲ神奈川縣ノ巡查ニ告發スルカ如シ次ニ相當官吏トハ刑事、事件ニ付テハ檢事、警視警部、憲兵將校下士、懲戒處分ニ付テハ所屬長官ノ如キヲ云フナリ而シテ彼ノ巡查ニ向テ虚偽ノ申告ヲナス時ハ該申告カ所屬ノ司法警察官ニ進達サレタル時ニ始メテ誣告トナルモノニシテ其レ迄ハ誣告トハナラサルモノトス

三、申告ノ法方。ハ口頭ヲ以テスルモ文章ヲ以テスルモ可ナリトス又記名ナルト無記名ノ投書ナルトハ問サルモノトス然レトモ問ニ答フルカ如キハ (例令虚偽ノ陳述ヲナスモ) 申告ニアラサルナリ從テ誣告トナラス

問 虚偽ノ申告ヲナシタル者自首シタル時ハ如何

〔答〕 其ノ刑ヲ減輕又ハ免除スルコトヲ得ヘキモノトス（改刑一七三舊刑三五六）  
 虚偽ノ申告ヲナスト雖モ其ノ事件ノ裁判カ確定前又ハ懲戒處分前ニ自首シタル時ハ  
 冤罪ヲ生スルノ恐レナキヲ以テ斯カル場合ニハ其ノ刑ヲ減輕又ハ免除シ以テ自首ヲ  
 獎勵スルハ至善ノ刑事政策ト云フヘシ之レ本法第百七十三條ノ規定アル所以ナリ舊  
 刑法第百五十六條ニ於テハ「被告人ノ推問ヲ始メサル前ニ自首シタル時ハ本刑ヲ  
 免ス」ト規定セシモ斯クスル時ハ狡獪ナル徒ハ濫ニ誣告ヲ敢テシ本刑ヲ免ル、タメ  
 自首スルノ弊アルヲ以テ本法ハ之レヲ改メ「減輕又ハ免除スルコトヲ得」ト規定シ  
 之ノ恩惠ニ浴セシムルト否トハ一ニ裁判官ノ自由ニ任セタリ

第二十二章 猥褻姦淫及重婚ノ罪（改刑一七四以下 舊刑三四六以下）

〔問〕 公然猥褻ノ行爲ヲナシタル者ノ處分如何

〔答〕 十錢以上二十圓以下ノ科料ニ處ス（改刑一七四舊刑三五八）

舊刑法ニ於テハ罰金刑トナシ三圓以上三十圓以下ヲ科スルコト、セシヲ本法ハ右ノ  
 如ク改メタリ茲ニ猥褻ノ行爲トハ淫事ニ關シ人ヲシテ見聞スルニ忍ヒサル行爲ヲ云  
 フナリ而レトモ如何ナル行爲カ猥褻ノ行爲ナルヤハ事實問題ナルモ例ヘハ交接、陰  
 部露出等ノ如シ 公然トハ秘密ノ反對ニシテ公衆ノ見聞シ得ヘキ場合ヲ云フナリ故

ニ道路公園等ノ如キ屋外ハ勿論警令室内ト雖モ通行ヨリ見ユル所又ハ公衆ノ面前ニ  
 於テスルカ如キハ公然ト云フヘシ

終リニ本罪ヲ設ケタル理由ヲ尋スルニ本罪ハ社會風教ノ維持ヲ目的トスルモルナル  
 ヲ以テ例令猥褻ノ行爲ト雖モ陰カニ之レヲ爲ス時ハ處罰スルノ必要ナシ反之公然之  
 レヲ爲スニ於テハ例令夫婦間ノ行爲ト雖モ處罰スヘキモノトス  
 科料罪ニハ教唆又ハ從犯ヲ罰セサルヲ以テ本罪ヲ教唆又ハ幫助スルモ罰セラル、コ  
 トナシ（改刑六四、一七四）

〔問〕 猥褻ノ文章、圖書ヲ頒布、販賣、陳列シタル者ノ處分如何

〔答〕 五十圓以下ノ罰金又ハ科料ニ處ス（改刑一七五舊刑二五九）

舊法ニハ四圓以上四十圓以下ノ罰金刑ナリシヲ右ノ如ク改メタルモノナリ而シテ猥  
 褻ノ文章圖書トハ春畫又ハ之レニ關スル記事ノ如キヲ云フ 販賣トハ賣買ヲ云フナ  
 リ一人ニ對シテナスモ販賣ト云フコトヲ得ヘシ又未タ販賣セスト雖モ其ノ目的ヲ以  
 テ所持スル時ハ本罪ヲ構成ス然レトモ斯カル目的ナクシテ所持スル時ハ如何ニ多數  
 所持スルモ罪トナラス例ヘハ友人ヨリ貰ヒテ秘藏スルカ如シ 陳列ハ公然人ノ見聞  
 シ得ル位置ニ置クヲ云フ營利ノ目的ニ出テタルト否トハ問ハサルモノトス

〔問〕 他人ニ對シ猥褻ノ行爲ヲナシタル者ノ處分如何

「答」六月以上七年以下ノ懲役ニ處ス（改刑一七六舊刑三四六、三四七）但シ被害者ヲ以下ノ如ク制限セリ

一、十三年以上ノ男女ニ對シテ暴行又ハ脅迫ヲ以テ猥褻ノ行為ヲナシタルモノ、故十三歳以上ノ男女ニ對シテ任意ニ猥褻ノ行為ヲナスモ罪トナラス蓋シ格別ノ害ナケレハナリ

二、十三年ニ滿タサル男女ニ對シテ猥褻ノ行為ヲナシタル者、蓋シ十年未滿ノ者ハ未ダ淫風ノ何物タルヤヲ解セサルヲ以テ社界風教上之レヲ保護スルノ必要アルヲ以テナリ然レトモ本罪モ一般犯罪ト等シク故意ヲ要スルヲ以テ十三年以上ノ者ナリト信シテ猥褻行為ヲナスモ罪トナラサルナリ但シ女子ニ對シテ交接ヲ迫ルカ如キハ本罪ニアラスシテ第百七十七條ノ姦淫罪トナルナリ

「問」強姦罪トハ何ソ

「答」強姦罪ハ婦女ニ對シテ不法ノ交接ヲナスニヨリ成立スル犯罪ニシテ十三歳以上ノ婦女ニ對シテハ暴行脅迫ヲ手段トスルコトヲ要シ十三歳以下ノ婦女ニ對シテハ暴行脅迫ヲ必要トセス

要之婦女ノ承諾ナクシテ淫慾ヲ遂クルハ（十三歳未滿ノ婦女ニ對シテハ例令承諾アルモ不可ナリ）謂所強姦ニシテ例令夫婦間ト雖モ強制的ノ交接ニ付テハ本罪ヲ構成

スヘキモノトス（彼ノ賣春婦ニ付テモ亦然リ）蓋シ夫ハ妻ニ對シテ強制的ニ姦淫スルノ權ナケレハナリ

「問」神心喪失ニ乘シテ姦淫ヲナシ又ハ猥褻ノ行為ヲナシタル者ノ處分如何

「答」本法第百七十八條ニハ「人ノ神心喪失若シクハ抗拒不能ニ乘シ又ハ之レヲシテ心神ヲ喪失セシメ若クハ抗拒不能ナラシメテ猥褻ノ行為ヲナシ又ハ姦淫シタル者ハ前二條ノ例ニ同シトアルヲ以テ（1）猥褻ノ行為ヲナシタル者ハ六月以上七年以下ノ懲役ニ處シ（改刑一七六）（2）姦淫ヲナシタル者ハ二年以上ノ有期懲役ニ處スヘキモノトス（改刑一七七）而シテ同條ニ心神喪失トハ知覺精神ヲ喪失シタル場合ニシテ例ヘハ熟睡中又ハ酩酊セル時等ヲ云フ次ニ抗拒不能トハ防禦シ能ハサル状態ヲ云フモノニシテ例ヘハ疾病、天災、地變其ノ他ノ身體ノ自由ヲ欠キタル場合ノ如シ

「問」猥褻、姦淫ノタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何

「答」無期又ハ三年以上ノ懲役ニ處ス（改刑一八一舊刑三五二）猥褻、姦淫ノタメ人ヲ死傷ニ致シタル場合ニハ猥褻、姦淫罪ト殺人又ハ傷害ニ關スル罪（改刑一九九、二〇四、二〇九）トノ數罪俱發（改刑四五以下）ナルモ本法ハ之レヲ獨立ノ一罪トシテ第百八十一條ニ特別規定ヲ設ケタルヲ以テ併合罪ニ於ケル第五十四條ノ適用ヲ受ケサルモノトス

〔問〕 姦淫ノタメ病毒ヲ感染セシメタル者ノ處分如何

〔答〕 姦淫ノタメ病毒ヲ感染セシメタル場合（例令ハ梅毒、淋疾等ヲ感染セシメタルカ如シ）ニ付テハ學者間議論アルモ病毒ノ感染ハ之レ身體ヲ傷害シタルモノナルヲ以テ本法第百八十一條ニヨリ（因テ人ヲ死傷ニ致シタル者ハ云々トアルニヨリ）無期又ハ三年以上ノ懲役ニ處スヘキモノトス（四十年二月大審院判例）

〔問〕 婦女ヲ勸誘シテ姦淫セシメタル者ノ處分如何

〔答〕 曰ク無罪トス（但シ婦女カ十三歳未満ノ時ハ本法第百七十七條ニヨリ強姦罪ノ從犯トシテ處罰スヘキモノトス）然レトモ營利ノ目的ヲ以テ淫行ノ常習ナキ婦女ヲ勸誘シテ姦淫ヲナサシメタル時ハ姦淫勸誘罪トシテ三年以下ノ懲役又ハ五百圓以下ノ罰金ニ處スヘキモノトス（改刑一八二舊刑三五二）舊刑法ニ於テハ之ノ場合ニハ一月以上六月以下ノ重禁錮ニ處シ二圓以上二十圓以下ノ罰金ヲ附加シタルモ本法ハ之レヲ如上ノ如ク改メタリ

(1)營利ノ目的トハ利益ヲ得ル目的ヲ云フナリ例ヘハ彼ノ淫賣宿ノ如シ(2)淫行ノ常習ナキ婦女トハ濫ニ淫行ヲナサ、ル婦女ヲ云フナリ彼ノ賣春婦（密賣婦）娼妓又ハ淫事ヲ好ム婦女ノ如キハ謂所淫行ノ常習アル婦女ナルヲ以テ斯カル婦女ニ對シテハ本罪ヲ構成セサルモノトス要之本罪ハ良家ノ婦女ヲシテ濫ニ貞節ヲ

破ラシムル危害ヲ豫防シタルモノナリ(3)勸誘トハ勸告又ハ誘引ノ意ナリ若シ夫レ暴行脅迫ヲ以テシタル時ハ之レ勸誘罪ニアラスシテ強姦罪トナルヘシ

〔問〕 姦通ヲナシタル者ノ處分如何

〔答〕 二年以下ノ懲役ニ處ス（改刑一八三舊刑三五三）

姦通トハ有夫ノ婦カ他ノ男子ト通スルヲ云フナリ而シテ茲ニ有夫ノ婦トハ即チ民法上ノ妻ヲ云フモノニシテ彼ノ内縁ノ妻又ハ妾ノ如キハ有夫ノ婦ニアラス從テ之レ等ノ婦女カ他ノ男子ト通スルモ姦通罪ハ成立セサルモノトス（民七七五）次ニ本法ハ舊法ト同シク「相姦スル者亦同シ」ト規定セルヲ以テ相姦シタル男子モ亦姦婦ト同一ノ刑ニ處セラルヘキモノトス然レトモ本罪モ一般犯罪ト同シク故意ヲ必要トスルヲ以テ他人ノ妻タルコトヲ知ラス未婚ノ婦女ナリト信シテ（又民法上ノ妻即チ民法第七百七十五條ニヨリ未タ戶籍吏ニ届出テサル者ナリト信シテ）相姦シタルニ豈ニ圖ラン有夫ノ婦ナル時ハ罪トナラサルナリ但シ一方ノ婦女ハ有罪ナルコト言フ俟タズ又本法ニ有夫ノ婦トハ現ニ良人ヲ有スル婦女ナルコトヲ要スルヲ以テ良人ノ死後他ノ男子ト通スルモ姦通ト云フコトヲ得サルモノトス  
姦通罪ハ親告罪ナルヲ以テ本夫ノ告訴ヲ待テ其ノ罪ヲ論スヘキモノトス然レトモ本夫カ姦通ヲ縱容（宥恕スルコト）シタル時ハ告訴ノ効ナキモノトス例ヘハ妻ノ姦通

セルコトヲ知リナカラ之レヲ放任スルカ如キハ之レ夫權ヲ拋棄セルモノナレハ斯カ  
ル場合ニハ告訴ノ効ナキモノトス

「問」 重婚罪トハ何ソ

重婚罪トハ配偶者アル者重ネテ婚姻ヲ爲スニヨリテ成立スル犯罪ヲ云フ蓋シ重婚ニ  
關スル問題ハ已ニ民法ノ規定ヲ以テ足レルカ如キ感アルモ狡獪ナルノ徒ハ民法ノ規  
定ニ避易スルコトナク重婚ヲ敢テスルカ如キ危険アルヲ以テ更ニ刑事上ノ制裁ヲ設  
ケテ之ヲ防遏スル所以ナリ

### 第二十三條

賭博及ヒ富籤ニ關スル罪 (改刑一八五以下  
舊刑二六一以下)

「問」 賭博トハ何ソ

「答」 賭博トハ偶然ノ輸贏ニ關シ財物ヲ賭スルヲ云フナリ (改刑一八五舊刑二六一)  
而シテ(1)輸贏トハ俗ニ所謂勝負ヲ負ケノコトナリ其ノ勝負カ豫メ確知シ得サルコト  
ヲ稱シテ(2)偶然ト云フナリ換言セハ何レカ勝ツヤ何レカ負クルヤ不明ナルコトニ  
財物ヲ賭スルヲ云フナリ(3)財物トハ金錢ニ限ラス其ノ他ノ物品ヲモ含ムモノトス  
(4)賭スルトハ俗ニ謂所掛ケルコトヲ云フナリ換言セハ勝負ヲ保證スルタメ物品ヲ  
提供スルヲ云フナリ

「問」 賭博犯ノ處分如何

「答」 曰ク一時的ノモノト然ラサルモノトニヨリテ刑ヲ異ニセリ (舊刑法ハ之ノ區別  
ナカリシ) 即チ左ノ如シ

- 一、一時的ノ賭博ハ千圓以下ノ罰金又ハ科料ニ處ス (改刑一八五舊刑二六一)
- 二、常習トシテ賭博ヲナス者ハ三年以下ノ懲役ニ處ス (改刑一八六舊刑二六一)
- 蓋シ一時惡魔ノ念ニ藉ラレテナスト將タ常習 (營業ノ如ク何回モ重ネテナスコト)
- トシテナストハ同一ニ論スヘカラサルモノアルヲ以テ之レヲ律スルニ刑ノ輕重ヲ以  
テシタル當然ノコト、云フヘシ而シテ茲ニ常習トハ決シテ賭博ノ再犯者ノミヲ云  
フニアラサルナリ例ヘ初犯ト雖モ數回賭博ヲナシタル形跡アル以上ハ常習者トシテ  
處罰スヘキモノトス

「問」 賭博犯ハ現行犯ニ限ルヤ

「答」 曰ク然ラス (改刑一八五舊刑二六一)

舊刑法第二百六十一條ニハ「現ニ賭博ヲナシ云々」ト明記シタルヲ以テ現行犯ニ限  
リシモ本法ハ之ノ現ニナル文字ヲ削除シタルヲ以テ非現行犯ヲモ處罰スヘキコト明  
カナリ

「問」 飲食物ヲ賭シタル者ノ處分如何

〔答〕 舊刑法三百六十一條ハ但書ヲ設ケ飲食物ヲ賭シタル者ハ所罰セサルコト、セリ然レトモ本法ハ之レヲ削除セルヲ以テ例令茶、菓等ノ飲食物ヲ賭スルモ罪トナルヘシ然レトモ本法第百八十五條ニハ「但一時娛樂ニ供スル物ヲ賭シタル者ハ之ノ限リニアラス」ト規定セルヲ以テ一時ノ娛樂ノタメニ財物ヲ賭シタル場合ハ罰トナラス舊刑法ノ如ク飲食物ニ限ラサルカ故ニ金錢ヲ賭スルモ少額ニシテ一時ノ娛樂ノ爲メニスルモノト認メラレ得ル程度ノモノナラハ罪トナラサルナリ飲食物ト雖モ多量ニシテ一時ノ娛樂ノタメニスルモノト認メラレサル以上ハ罪トナルニ至ル可シ（改刑一八五舊刑二六一）

〔問〕 賭博場ヲ給與シタル者ノ處分如何

〔答〕 三月以上五年以下ノ懲役ニ處ス（改刑一八六ノ二舊刑二六一ノ一）

第百八十六條第二項ノ規定ニヨレハ「賭場ヲ開張シ又ハ博徒ヲ結合シテ利ヲ圖リタル者ハ」トアルヲ以テ一時的ナルト常習的ナルトヲ問ハス又自ラ勸誘シタルト先方ヨリ依頼サレタルトヲ問ハサルナリ然レトモ利ヲ圖リタル者トアルヲ以テ利ヲ得ル目的ナク情誼上止ムナク賭場ヲ開張シタルカ如キ場合ニハ本罪ヲ構成セサルモノトス（但シ第六十二條ニヨリ賭博ノ從犯トシテ處罰サル、ヤハ別問題トス）而シテ茲ニ

利ヲ圖ルトハ例ヘハ寺錢、席料等ヲ得ルヲ云フナリ

〔問〕 賭博ト富籤トノ區別

賭博及富籤ハ偶然ノ事情ヲ勝敗ノ基本トスル點ニ於テ同一ナリト雖モ其區別ニ至リテハ學說多シ判例ノ示ス所ニヨレハ賭博ハ財物ヲ賭スルノ行爲ニシテ胴元ト賭者トノ間ニ取引ノ關係ヲ有シ二者何レモ危險ノ負擔ニ任スルモノトス反之富籤ハ財物ヲ醜集スル行爲ニシテ其興行者ハ如何ナル場合ト雖モ危險ヲ負擔スルコトナシト余輩ハ判例ノ主旨ニ賛ス

〔問〕 賭博、富籤ノ未遂ハ之レヲ處罰スルヤ

〔答〕 曰ク處罰セス 蓋シ本罪ノ未遂ハ危害極メテ少ナレハナリ

第二十四章 禮拜所及ヒ墳墓ニ關スル罪 （改刑一八八以下 舊刑二六三以下）

〔問〕 禮拜所ニ對シテ不敬ノ行爲アリタル者ノ處分如何

〔答〕 六月以下ノ懲役若シクハ禁錮又ハ五十圓以下ノ罰金ニ處ス（改刑一八八舊刑二六三）

本法ニ於テ不敬罪トシテ處罰スル場合ハ公然不敬ノ行爲アリタル場合ニ限ルモノトス故ニ例令不敬ノ行爲アルモ公然ナラサル時ハ罪トナラサルモノトス蓋シ宗教ノ信



仰ハ人民ノ自由ナルヲ以テ（憲二八）密ニ不敬ノ所爲アルモ爲メニ宗教上ノ良俗ヲ害スルノ虞ナキヲ以テナリ然レトモ公然ノ所爲ナル以上ハ言語ヲ以テスルト形容ヲヲテスルトヲ問ハサルモノトス次ニ禮拜所トハ本法第百八十八條ニ例示セル神祠、佛堂、墓所ハ勿論耶蘇教會堂、説教場等宗教的尊嚴ヲ要スル場所ヲ云フナリ  
舊刑法ニ於テハ二圓以上二十圓以下ノ罰金ナリシモ輕キニ失シタルヲ以テ本法ハ之レヲ右ノ如ク改メタリ

〔問〕 説教、禮拜又ハ葬式ヲ妨害シタル者ノ處分如何

〔答〕 一年以下ノ懲役又ハ禁錮若シグハ百圓以下ノ罰金ニ處ス（改刑一八八ノ二舊刑二六三ノ二）

蓋シ宗教ノ良俗ヲ害スルヲ以テナリ之レヲ以テ若シ學術、政治等ノ演説ヲ妨害スルモ本罪ヲ構成セサルモノトス舊法ニハ四圓以上四十圓以下ノ罰金ヲ科シタルモ本法ハ右ノ如ク之レヲ改メタリ

〔問〕 墳墓ヲ發掘シタル者ノ處分如何

〔答〕 二年以下ノ懲役ニ處ス（改刑一八九舊刑二六五ノ一）

墳墓トハ人類ノミナラス他ノ動物ヲ埋葬シタル場所ヲモ指稱スルナリ又皇族ノ御墓ヲモ含ムモノトス（但シ歷代天皇ヲ奉葬セル所ハ之レ即チ皇陵ナルヲ以テ本法第七

十四條第二項ノ罪トナルモノトス（而シテ墳墓ナルコトヲ知悉シタル以上ハ幾千年ノ古墓ト雖モ本罪ヲ構成スヘキモノトス然レトモ發掘ノ權利アルモノ（例ハ豫審判事）又ハ發掘ヲ許可ヲ受ケタル者（例ハ學術研究ノタメ）ニ付テハ罪トナラサルコト勿論ナリ

〔問〕 檢死ヲ經スシテ變死者ヲ葬リタル者ノ處分如何

〔答〕 五十圓以下ノ罰金又ハ科料ニ處ス（改刑一九二舊刑四二六ノ九）

變死者トハ急遽ノ傷夷疾病ノタメ死亡シタル者ヲ云フ而シテ斯カル場合ニハ法令ノ規定ニヨリ檢視ヲ待テ埋葬スヘキモノトス例ハ溢死者、溺死者、路上ノ死體等ヲ警察官、警察醫等カ檢視スルカ如シ

### 第二十五章 瀆職ノ罪（改刑一九三以下 舊刑二七六以下）

〔問〕 瀆職ノ罪トハ何ソ

〔答〕 瀆職ノ罪トハ公務員カ職務ニ對シテ犯シタル罪ヲ云フ而シテ法律カ本罪ヲ設ケタルハ蓋シ公務員ヲシテ公平無私ナル職務ヲ行ハシメンカタメナリ若シ夫レ公共ノ職務ニ從事スル者其ノ職ヲ忽緒ニシ偏頗不公平ノ處措ヲナサンカ人民ノ安寧ハ得テ保スヘカラサルナリ之レ本罪ノ規定アル所以ニシテ分ツテ二トナス曰ク職權濫用ノ

罪曰ク賄賂罪即チ之レナリ

〔問〕 職權ヲ濫用シタル者ノ處分如何

〔答〕 各其ノ行爲ニヨリ刑ヲ異ニス即チ以下ノ如シ

一、其ノ職權ヲ濫用シテ人ヲシテ義務ナキ行爲ヲ行ハシメ又ハ行フヘキ權利ヲ妨害シタル者ハ六月以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス（改刑一九三舊刑二七六）

二、裁判、檢察、警察ノ職務ヲ行ヒ又ハ之レヲ補助スル者其ノ職務ヲ濫用シ人ヲ逮捕又ハ監禁シタル時ハ六月以上七年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス（改刑一九四舊刑二七八）

三、裁判、檢察、警察ノ職ヲ行ヒ又ハ之レヲ補助スル者其ノ職務ヲ行フニ當リ刑事被告人其ノ他ノ者ニ對シ暴行又ハ陵虐ノ行爲ヲナシタル時ハ三年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス（改刑一九五、舊刑二八二ノ一、二八〇ノ一）

四、法令ニヨリ拘禁セラレタル者ヲ看守又ハ護送スル者被拘禁者ニ對シ暴行又ハ陵虐ヲ加ヘタル時ハ三年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス（改刑一九五ノ二、舊刑二八〇ノ一）

職權濫用者ニ對シテハ如上ノ刑ヲ科スヘキモ犯人自身ニ於テ職權ノ濫用ナルコトヲ自覺セルコトヲ要ス故ニ例令ハ警察官カ犯人ナリト誤信シテ良民ヲ逮捕スルモ本罪

ヲ構成セス次ニ之レヲ補助スル者 トハ巡查、憲兵卒ノ如キヲ云フ陵虐 トハ虐待、陵辱ヲ云フモノニシテ例ヘハ毆打シ、食物ヲ給セス、衣服ヲ奪ヒ、婦女ヲ辱カシムル如キ行爲ヲ云フナリ

〔問〕 職權濫用ノタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何

〔答〕 之ノ場合ニハ傷害罪ニ比シ重ニ從テ處斷スヘキモノトス（改刑一九六舊刑二八〇ノ二、二八二ノ二）

故ニ例ヘハ刑事被告人ヲ毆打シ爲ニ死傷ニ致シタル時ハ第九十五條ト第二〇五條トヲ比較シ重キ刑ナル第二百〇五條ニヨリ二年以上ノ有期懲役ニ處スヘキモノトス

〔問〕 收賄者ノ處分如何

〔答〕 收賄者ノ處分ヲ分チテ二トナス以下ノ如シ（改刑一九七ノ一舊刑二八四、二八五、二八六、二八八）

一、賄賂ヲ收受シ又ハ之レヲ要求若シクハ約束シタル者ハ三年以下ノ懲役ニ處ス  
二、之レカタメ不正ノ行爲ヲナシ又ハ相當ノ行爲ヲナサ、ル時ハ一年以上十年以下ノ懲役ニ處ス

而シテ收賄ノタメ處罰サルヘキ者ハ公務員及ヒ仲裁人トス（仲裁人トハ民事訴訟法第七百八十六條以下ノ規定ニヨリ紛争事件ヲ仲裁スルヲ云フモノニシテ同法ノ規定

ニ基カサルモノハ仲裁人ニアラサルナリ)

賄賂罪ハ公務員又ハ仲裁人ノ職務ニ對シテナスヲ必要トスルヲ以テ若シ職務ト何等ノ關係ナキ贈答(例ヘハ年未、年始、時候見舞等ノ贈答品ノ如シ)ノ如キハ賄賂ニアラサルナリ然レトモ賄賂ヲ收受スルコトハ本人自身ナルコトヲ要セス家族カ收受シタルヲ本人カ默許スルカ如キハ罪トナルヘキモノトス

〔問〕 贈賄者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ懲役又ハ三百圓以下ノ罰金ニ處ス(改刑一九八)

舊刑法ハ第二百八十四條以下ニ於テ收賄者ヲ處罰スル法條ヲ設ケタルモ贈賄者ヲ處罰スル明文ナカリシタメ學者間議論區々タリシモ本法ハ第九十八條ニ於テ「公務員又ハ仲裁人ニ賄賂ヲ交付、提供又ハ約束シタル者ハ云々」トノ明文ヲ置キタルヲ以テ之ノ疑問ヲ氷解セリ  
次ニ賄賂ハ職務ニ對シテナスコト明カナルモ職務執行ノ前ナルト後ナルトハ敢テ問ハサルモノトス故ニ何等ノ豫約ナクシテ事後ニ於テ謝金トシテ金品ヲ贈ルカ如キモ本罪ヲ構成スヘキモノトス然リ而シテ贈賄者ヲ罰スルハ一見奇ナルカ如キモ贈賄者微リセハ收賄者ナク職務ノ公正ヲ侵害スル點ニ於テ兩者軒輊ナキヲ以テ贈賄者ヲ罰スルハ蓋シ良策ト云フヘシ

〔問〕 收受シタル賄賂ハ如何ニ處分スヘキヤ

〔答〕 曰ク沒收ス若シ其ノ全部又ハ一部ヲ沒收スルコト能ハサル時ハ其ノ價格ヲ追徴スヘキモノトス(改刑一九七ノ二)故ニ例ヘハ金百圓ヲ收賄シ五十圓ヲ消費シ五十圓ノミ所持スル時ハ五十圓ハ之レヲ沒收シ残り五十圓ハ更ニ追徴スヘキモノトス(舊刑二八八)

〔問〕 本罪ノ未遂、外國ニ於ケル犯罪ハ之レヲ罰スルヤ

〔答〕 未遂ハ之レヲ罰セス故ニ例ヘハ贈賄ノ目的ヲ以テ物品ヲ提供スルモ公務員カ其ノ受領ヲ拒ミタルカ如キ場合ニハ無罪トス次ニ外國ニ於ケル收賄ハ本法第四條第三號ノ適用アルヲ以テ處罰サルヘキモノトス

### 第二十六條 殺人ノ罪 (改刑一九九以下 舊刑二九二以下)

〔問〕 人ヲ殺シタル者ノ處分如何

〔答〕 死刑又ハ無期若クハ三年以上ノ懲役ニ處ス(改刑一九一舊刑二九二乃至二九七、三〇九乃至三一三)

舊刑法ハ第二百九十二條以下ニ於テ殺人ヲ分テ謀殺、故殺ノ二トナシ各其ノ處分ヲ異ニセリ然レトモ本法ハ之ノ區別ヲ廢シタルヲ以テ苟モ人ヲ殺シタル者ハ豫メ謀

テ殺スト（謀殺舊刑二九二）故意ヲ以テ殺スト（故殺舊刑二九四）將タ毒殺スルト  
 斬殺スルトヲ問ハス等シク第九十九條ニヨリ處罰スヘキモノトス  
 殺人ノ手段ニ付テハ前述ノ如シ殺人ノ行爲、時間ノ長短等ニ付テモ亦然リ故ニ一  
 ノ下ニ斬殺スルモ亦數日間苦悶シテ死スルモ殺人罪ニ何等ノ影況ナキモノトス  
 殺人罪ハ自己以外ノ人ノ生命ヲ絶ツ犯罪ナルヲ以テ生活機能ヲ有セサル彼ノ法人ノ  
 如キモノニ對シテハ成立セサルモノトス然レトモ生理上肉體ト生命トヲ有スル以上  
 ハ例令嬰兒、奴隸父ハ間一變ニテ死ニ頻セル患者ト雖モ猶ホ被害者タリ得ヘキモノ  
 トス

嬰兒即チ人ノ出生ニ付テハ何時ヨリ人ト見做スヘキヤニ付テハ學說區々（例ハ沈  
 痛説、一部露出説、全部露出説、發聲説、獨立呼吸説等）ニシテ一定セスト雖モ苟  
 モ母體ヨリ露出シテ生存セル以上ハ例令全部露出セストモ亦發聲セストモ亦畸形兒  
 ナルモノト見做スヲ正當ナリトス從テ之レヲ殺害スル時ハ殺人罪ヲ構成スヘキモノ  
 トス

〔問〕 殺人罪ノ豫備ヲナシタル者ノ處分如何

〔答〕 二年以下ノ懲役ニ處ス、但シ状況ニヨリ其ノ刑ヲ免除スルコトヲ得ルモノトス  
 （改刑二〇一）

犯罪ノ豫備、陰謀ノ如キハ處罰セサルヲ原則トスルモ殺人罪ノ如キハ刑法中最モ重  
 大ナル犯罪ナルヲ以テ最モ嚴重ニ豫防スルノ必要アリ之レ第二百〇一條ノ規定アル  
 所以ニシテ犯罪ヲ未發ニ防カントノ意ナルヘシ

〔問〕 人ヲ教唆若シクハ幫助シテ自殺セシメ又ハ囑托ヲ受ケ若シクハ承諾ヲ得テ之レ  
 ヲ殺シタル者ノ處分如何

〔答〕 六月以上七年以下ノ懲役又ハ禁錮ニ處ス（改刑二〇二舊刑三二〇、三二一）  
 本罪ハ自己ノ利益ノタメナルト將タ同情ノ餘リ癡疾者ヲ殺害シタルトヲ問ハス要ス  
 ルニ私人カ他人ノ生命ヲ奪フコトヲ禁止シタルモノニシテ人生ハ例令囑托若シクハ  
 承諾アルモ之レヲ奪フカ如キコトハ許サ、ルナリ然レトモ囑托ヲナシ又ハ承諾ヲナ  
 シタル者ハ之レヲ罰セス蓋シ自己ヲ殺サンコトヲ囑托又ハ承諾スルカ如キ徒ハ之レ  
 己ニ死ヲ見ル猶歸スルカ如キ徒ナルヲ以テ斯カル徒ニ科刑シ之レヲ懲ラサントセハ  
 須ク死以上ノ刑ヲ科セサルヘカラサルニ至リ而モ死以上ノ刑ナケレハナリ  
 自殺者モ同上ノ理由ニヨリ之レヲ罰セサルモノトス

第二十七條 傷害ノ罪（改刑二〇四以下  
 舊刑二九九以下）

〔問〕 ノノ身體ヲ傷害シタル者ノ處分如何

〔答〕十年以下ノ懲役又ハ五百圓以下ノ罰金若シクハ科料ニ處ス（改刑二〇四舊刑三〇〇、三〇一）

傷害スルトハ舊刑法ニ所謂殴打創傷ニシテ人ノ（自然人）身體、生命、健康ヲ害スル行爲ヲ云フナリ故ニ人ノ身體ニ何等ノ異狀ヲ與ヘサル時ハ傷害ニアラサルナリ故ニ其ノ異狀ハ外觀的ノモノナルコトヲ要スルヲ以テ例ヘハ脅迫等ノ行爲ニヨリ人ヲ恐怖セシメ精神的ノ傷害ヲ加フルモ本罪ニ謂フ傷害トハナラサルモノトス然レトモ傷害ヲ加フル手段、法方ノ如何ハ敢テ問ハサルモノトス故ニ刀ヲ以テ人ヲ傷クルモ

病毒ヲ感染セシムルモ或ハ陷非ニ陷ラシムルモ皆傷害ト云フヘシ  
本罪ニモ故意ヲ必要トスルハ他ノ一般犯罪ト異ルコトナシ而シテ本罪ニ於ケル故意トハ暴行ヲナスノ意思ヲ云フモノニシテ傷害ノ結果ヲ豫知スルヲ必要トセス例ヘハ人ヲ殴打スルノ意思アレハ足ルモノニシテ殴打ノ結果或ハ疾病休業ニ至ラシムルト決心アルト否トハ毫モ問フ處ニアラサルナリ之レヲ以テ人ヲ傷クル意思ナクトモ人ヲ殴打スル（暴行）意思アルハ茲ニ傷害罪ヲ構成ス可キモノトス

散髮、角力、擊劍、柔術、灸鍼、醫師ノ手術ヲ施ス等皆傷害行爲ナルモ之レ法令又ハ風俗ニ於テ認ムル處ナレハ之レ等ハ罪トナラサルモノトス

〔問〕傷害ノ結果人ヲ死ニ致シタル時ハ如何

〔答〕二年以上ノ有期懲役ニ處ス若シ被害者カ自己若シクハ配偶者ノ直系尊族ナル時ハ無期又ハ三年以上ノ懲役ニ處ス（改刑二〇五舊刑二九九、三〇二、三六三）

之レ舊刑法第二百九十九條ニ相當スル罪ニシテ人ヲ殺スノ意思ナク傷害ノ結果（例ヘハ怒ニ乘シテ人ヲ殴打シタルニ遂ニ被害カ死亡シタルカ如シ）遂ニ被害者カ死亡シタル場合學者ノ所謂傷害致死罪ナリ而シテ本罪ニハ人ヲ傷害スル意思ヲ必要トセス暴行ヲ加フル意思アレハ足レリトス若シ夫レ人ヲ傷害スル目的ヲ以テ誤テ死ニ致シタル時ハ之レ傷害致死罪ニアラスシテ純然タル殺人罪ナリ何トナレハ人ヲ殺ス意思ナクトモ人ヲ斬ル意思（傷害）アル以上ハ死ナル結果ヲ想像シ得ルヲ以テ殺人罪ヲ以テ論スルハ毫モ怪ムニ足ラサル所トス

反之若シ暴行ノ意思ナクシテ傷害ノ結果人ヲ死ニ致シタルカ如キ場合例ヘハ漕ヲ踏ヘントシテ側ナル人ト衝突シ爲メニ水中ニ溺死セシメタルカ如キハ本罪トナルヘキモノトス次ニ尊族ニ對スル場合ヲ重ク罰シタル所以ハ尊族殺人ヲ重ク罰シタルト同ニシテ人道ノ上ヨリ論スルモ恕シ難キ行爲ナレバナリ

〔問〕人ヲ傷害スル者ヲ助勢シタル者ノ處分如何

〔答〕一年以下ノ懲役又ハ五十圓以下ノ罰金若シクハ科料ニ處ス（改刑二〇六舊刑三〇六）

自ラ人ヲ傷害セスト雖モ現場ニ於テ勢ヲ助クルカ如キ行為ハ犯人ノ勇ヲ鼓舞シ犯行ヲ激甚ナラシムル危險アリ之レ本罪ヲ設ケタル所以ナリ而シテ茲ニ勢ヲ助クルハ例ヘハ大ニ賛成スヘシ、ヤツ、ツケロ、々々、愉快々々等ト叫號シ聲援ヲ與フルカ如キヲ云フナリ彼ノ暴行ノ際人ノ來ラサル様ニ看視ノ任ニ當リ又ハ被害者ノ逃走セサルタメ手足ヲ制止スルカ如キハ之レ助勢ニアラスシテ下手者ナルヲ以テ本罪ニアラス正犯トシテ處罰スヘキモノトス要之本罪ハ單ニ袖手傍觀シカカラ加害者ニ聲援スルニヨリ成立スヘキ犯罪ナリ

〔問〕二人以上ニテ人ヲ傷害シ其ノ輕重ヲ知ルコト能ハス又ハ其ノ何レカ傷害ヲ生セシメタルヲ知ルコト能ハサル時ハ如何

〔答〕之ノ場合ハ兩者互ニ共犯者ニアラスト雖モ共犯者トシテ處罰スヘキモノトス故ニ第六十條第二百〇四條第二百〇七條ヲ適用シテ十年以下ノ懲役又ハ五百圓以下ノ罰金若シクハ科料ニ處スヘキモノトス（改刑二〇七舊刑三〇五）抑モ共犯トハ二人以上共ニ罪ヲ犯スヲ云フモノナルヲ以テ犯人ノ意思相通スルヲ必要トス（改刑六〇）若シ然ラサル時ハ共犯ニアラスシテ單獨犯ナリ而シテ本問ハ二人以上ノ中ニ意思ノ疏通ヲ欠クヲ以テ共犯ニアラサルコト明カナリ從テ共犯例ニヨルヘキモノニアラス又之レヲ嚴格ニ審判セハ二人以上ノ中何人カ眞ノ犯人ナルヤヲ

知ルコト能ハサルニ至リ結局證據不充分ノタメ二人中何レニ對シテモ無罪ヲ云渡サルヘカラサルニ至リ遂ニ之ノ種ノ犯罪ヲ續發スルノ危險アルニヨリ斯カル場合ニハ其ノ何レヲモ處罰スルコトモセルモノナリ然レトモ若シ二人以上ノ犯人中何レカ傷害ヲ生セシメタルヤ亦何レカ重キ傷害ヲ加ヘタルヤヲ知り得ヘキ時ハ共犯例ニヨラスシテ各自ニ其ノ刑ヲ科スルコト明カナリ要スルニ本問即チ第二百〇七條ハ犯人カ兩者何レトモ分明セサル場合ニ適用スヘキモノトス

〔問〕暴行ヲ加ヘ未タ傷害ヲ生スルニ至ラサル時ハ如何

〔答〕一年以下ノ懲役又ハ五十圓以下ノ罰金若シクハ拘留又ハ科料ニ處ス（改刑二〇八舊刑四二五ノ九號）

暴行ヲ加フルモ未タ傷害ヲ生セサル時ハ傷害ヲ生シタル場合ニ比シ輕ク罰スル必要アリ之レ第二百八條ノ規定アル所以ナリ而シテ茲ニ暴行トハ手足ヲ以テ不法ニ人ヲ攻撃スル状態ヲ云フモノニシテ例ヘハ人ノ進行セントスルヲ後ヨリ引キ止メ、押シ倒シ、又ハ毆打スルカ如キ所爲ヲ云フナリ而シテ本罪ハ元來輕微ナル犯罪ナルニヨリ國家自ラ進テ所罰スルノ要ナキニヨリ被害者ノ告訴ヲ待テ其ノ罪ヲ論スヘキコト

〔問〕傷害罪ノ未遂ハ處罰スルヤ

〔答〕 曰ク處罰セス。蓋シ何等所罰ノ明文ナケレハナリ

第二十八章 過失傷害ノ罪 (改刑二〇九以下 舊刑三二八以下)

〔問〕 過失ニヨリ人ヲ傷害シタル者ノ處分如何

〔答〕 五百圓以下ノ罰金又ハ科料ニ處ス但シ告訴ヲ待テ其ノ罪ヲ論ス (改刑二〇九舊刑三一八、三一九)

過失ニハ種々ノ區別アルモ要スルニ普通人ノナスヘキ注意ヲ怠リタルカタメ發生スル事實ヲ云フナリ例ヘハ屋根師カ屋上ヨリ瓦礫ヲ捨ツルニ當リ田圃ノ方面ニ捨ツレハ何ノ危険ヲモ生セザリシニ之ノ注意ヲ欠キ通路ノ方ニ拋棄シタルカタメ通行人ヲ傷害シタルカ如キヲ云フ

而シテ本罪ハ人ニ暴行ヲ加フルノ意思ナクシテ行ヒタル行爲カ會マ不注意ノタメ偶然ニモ傷害ノ結果ヲ生シタル場合ヲ云フ例ヘハ狂犬ヲ打タントシテ棍棒ヲ振り上ケ過テ后方ニ立テル人ノ頭ニ負傷セシメタルカ如ク又ハ車ヨリ飛ヒ下ラントシラ側ナル人ヲ傷ケタルカ如シ

本罪ハ故意ヲ欠ク行爲ナルヲ以テ刑法ノ原則上罪トナルヘキモノニアラス然レトモ其ノ注意ヲ欠キタル點ニ於テ全ク不問ニ附スルヲ得サルモノアルニヨリ之レヲ親告

罪トナシ告訴ヲ待テ其ノ罪ヲ論スルコトトナシタリ

〔問〕 過失ニヨリ人ヲ死ニ致シタル者ノ處分如何

〔答〕 千圓以下ノ罰金ニ處ス (改刑二一〇舊刑三一七)

舊法ニ於テハ二十圓以上二百圓以下ノ罰金ニ處シタルモ本法ハ之レヲ改メ如上ノ如ク規定セリ而シテ處罰ノ理由ハ過失傷害ノ場合ト同一ナルモ其ノ被害ノ程度ニ於テ一層ノ注意ヲ促スヘク斯ク重刑ヲ科シタルモノナリ

本罪ハ彼ノ緊急防衛又ハ危難防衛ト區別スルコトヲ要ス故ニ例ヘハ溺死セントスル二人カ互ニ浮片ヲ争ヒテ其ノ一方ヲ死ニ至ラシムルカ如キハ本罪トナラス反之相撲 擊劍等ニ於テ相手ヲ死ニ致シタルカ如キハ本罪ヲ構成スヘキモノトス

〔問〕 業務上必要ナル注意ヲ怠リタルカタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ禁錮又ハ千圓以下ノ罰金ニ處ス (改刑二一一)

按スルニ職務ヲ有スル者ハ一層ノ注意ヲ拂フノ義務アルヲ以テ若シ之ノ注意ヲ怠リタルカタメ人ヲ死傷ニ致シタルカ如キハ普通人ト同一ニ論スヘキモノニアラス之レ

本罪ヲ設ケタル所以ナリ  
業務上必要ナル注意ヲ怠リタル場合 トハ例ヘハ醫師カ手術ヲナスニ當リ必要ナル注意ヲ怠リ動脈ヲ切斷シタルカタメ出血太タシク爲メニ遂ニ死ニ致シ又ハ藥劑師カ

注意ヲ怠リ調劑ヲ誤リタルカタメ患者ヲ死傷ニ致シ或ハ船長カ難船ノ際應急ノ策ヲ施サ、リシタメ乗客カ溺死シ、車掌カ時間ヲ誤リタルカタメ列車カ衝突シテ死傷ヲ生シタルカ如シ

第二十九章 墮胎ノ罪 (改刑二二以下 舊刑三三〇以下)

問 墮胎トハ何ソ

答 墮胎トハ分娩期ニ先テ人工ヲ以テ胎兒ヲ産出セシムルヲ云フナリ而シテ生キテ生ル、ト死シテ生マル、ト又藥品ヲ以テ墮胎セシムルト其ノ他ノ方法ヲ以テ墮胎セシムルトヲ問ハス要ハ分娩期前ニ産出セシムレハ足レリトス然レトモ故意ヲ必要トスルヲ以テ毫モ墮胎ノ結果ヲ生シタルカ如ハ罪トナラサルモノトス(例ハ妊婦カ不攝生ノタメ中毒、冷ヘ込ミ等ニテ遇然流産スルカ如シ)

法律カ墮胎ヲ罰スルハ一方ニ於テハ胎兒ヲ保護シ他方ニ於テ母體ノ危険ヲ保護センカタメナリ而シテ本法ニ於テハ之レヲ二種ニ分チテ處罰セリ(1)婦女自ラ墮胎シタル時(2)他人カ墮胎セシメタル時即チ之レナリ

問 婦女カ懷妊セリト誤信シ醫師ニ乞ヒテ墮胎藥ヲ服用セシニ其ノ實懷妊シ居ラザリシ場合ノ處分如何

答 曰ク無罪トス

蓋シ墮胎罪ハ出産期前ニ人爲ニヨリ胎兒ヲ分娩セシムルニヨリ成立スル犯罪ナルヲ以テ第一妊娠ノ婦女ニ對シテ行フコトヲ要ス然ルニ本問ノ場合ハ婦女ハ妊娠シ居ラサルヲ以テ例令墮胎藥ヲ服用スルモ墮胎ナル結果ヲ惹起スルコトナク學者ノ謂所不能犯ナルヲ以テ刑法上之レヲ罰スルノ明文ナキヲ以テ無罪トス

問 墮胎ノタメ婦女ヲ死ニ致傷ニ致シタル者ノ處分如何  
答 曰ク傷害罪ニ比シ重キニ從テ處斷ス(改刑二一六、二〇四舊刑三三五)

第三十章 遺棄ノ罪 (改刑二一七以下 舊刑三三六以下)

問 人ヲ遺棄シタル者ノ處分如何

答 本法第二十七條ニ曰ク「老幼、不具又ハ疾病ノタメ扶助ヲ要スヘキ者ヲ遺棄シタル者ハ一年以下ノ懲役ニ處ス」ト蓋シ老幼、不具又ハ扶助ヲ要スヘキ患者ヲ慰藉保護スニハ人倫常道ナレハナリ

(1)遺棄 トハ俗ニ棄ツルノ義ニシテ被害者ヲ見捨テルコトヲ云フナリ故ニ必スシモ無人ノ境ニ放棄スルヲ要セス保護、救助ヲ得サルニ至ラシムルヲ以テ足ルモノトス



故ニ例ヘハ病人ヲ醫師ニ診察セシメヌ又藥ヲ與ヘサルカ如キ或ハ子供ニ乳ヲ與ヘス又ハ乞食徒カ軒頭ニテ卒倒セルヲ捨テ置キテ外出スルカ如キ何レモ遺棄ト云フヘキモノトス而シテ本法ハ遺棄ノ罪ヲ(一)保護ノ責任アル者カ遺棄シタル場合ト(二)保護ノ責任ナキ者カ遺棄シタル場合トニ區別セリ就中本問ハ保護ノ責任ナキモノカ遺棄シタル場合ニ屬ス

(2)扶助ヲ要スヘキ者トハ自ラ生活シ能ハサルモノヲ云フ(舊刑三百三十六條ニハ八歳未滿ノ者、自ラ生活シ能ハサル者、老者、疾病者ト規定セリ)故ニ例ヘハ病氣ノタメ軒頭ニ倒レタル者、二三歳ノ嬰兒、迷路ノ盲者等ノ如シ然レトモ扶助ヲ要スヘキ場合ハ如何ナル状態ニアルモノヲ云フヤハ事實問題ニシテ裁判官ノ認定ニ一任スルノ外ナルヘシト雖モ前例ノ如キ場合ニ之レヲ救助セサルカ如キハ遺棄ナリト信ス但シ本法ハ扶助スヘキ場合ヲ列記セルヲ以テ(老者、幼者、不具者、疾病ニ限ル)之レ以外ノ者例ヘハ赤貧ノタメ餓死セントスル者ヲ遺棄ナルモ罪トナラサルモノトス

第二十一章 逮捕及ビ監禁ノ罪 (改刑三三〇以下 舊刑三三三以下)

「問」不法ニ人ヲ逮捕又ハ監禁シタル者ノ處分如何

「答」三月以上五年以下ノ懲役ニ處ス若シ被害者カ自己又ハ配偶者ノ直系尊族ナル時ハ六月以上七年以下ノ懲役ニ處ス 改刑三二〇舊刑三二二乃至三二五

按スルニ何人ト雖モ故ナク逮捕監禁サル、コトナキハ憲法第二十三條「日本臣民ハ法律ニヨルニアラスシテ逮捕、監禁、審問處罰ヲ受クルコトナシ」ノ保障スル處ナリ然レトモ憲法ノ規定ノミニテハ犯人ニ如何ナル刑ヲ科スヘキヤ不明ナルヲ以テ茲ニ本罪ヲ設ケタル所以ナリ

逮捕 スルトハ人ノ運動ノ自由ヲ束縛スル暴行ヲ云フモノニシテ例ヘハ繩ニテ縛スルカ如シ次ニ監禁トハ歩行ノ自由ヲ束縛スル暴行ニシテ例ヘハ戸内ニ押シ込ミ各ク出入口ヲ鎖スカ如シ而シテ逮捕ハ時間ノ繼續スルコトヲ要セサルモ監禁ハ比較的時問ノ繼續ヲ必要トスヘキモノトス

本罪ハ不法ニ逮捕又ハ監禁スルニヨリ罪トナルモノナルヲ以テ若シ不法ナラサル逮捕監禁ハ罪トナラサルモノトス而シテ茲ニ不法トハ權利ナクシテトノ意ナルヲ以テ正當ノ權利行爲ハ不法ニアラサルナリ例ヘハ普通人カ現行犯人ヲ逮捕スルカ如キハ刑事訴訟法第六十條ニヨリ附與セラレタル權利ナルヲ以テ罪トナラス又巡查、憲兵卒カ令狀執行ノタメ人ヲ逮捕スルハ正當ノ權利行爲ナルヲ以テ罪トナラサルコト明カナリ然レトモ巡查憲兵卒カ令狀ヲ携帯セスシテ非現行犯人ヲ逮捕スルカ如キハ元

ヨリ不法ノ監禁ナルヲ以テ罪トナルヘキモノトス（正當防衛ノ章參照）然レトモ自己ニ正當ノ權利アリト信シテ會々不法ナル逮捕監禁スルカ如キハ故意ヲ缺ク行爲ナルヲ以テ罪トナラス

〔問〕 入浴中ノ婦女ノ衣類ヲ隱匿シタル者ノ處分如何

〔答〕 監禁ノ罪トナシ三月以上五年以下ノ懲役ニ處ス（改刑二二〇）

蓋シ斯カル行爲ハ婦女ヲシテ浴室外ニ出ツルコト能ハサラシムル所謂歩行ノ自由ヲ束縛スル不法ノ行爲ナルヲ以テナリ

〔問〕 懲戒ノ目的ヲ以テ子孫ヲ監禁シタル時ハ罪トナルヤ

〔答〕 曰ク然リ（改刑二二〇）

蓋シ父母ハ其ノ子弟ヲ懲戒スル權利ヲ有スルモ濫ニ之レヲ監禁スルカ如キ權利ヲ有セス若シ懲戒ノタメ監禁ノ必要アル時ハ裁判所ノ許可ヲ要スヘキコトハ民法第八百八十二條「親權ヲ行フ父又ハ母ハ必要ナル範圍内ニ於テ自ラ其ノ子ヲ懲戒シ又ハ裁判所ノ許可ヲ得テ之レヲ懲戒場ニ入ル、コトヲ得」ノ規定スル所ナルヲ以テ若シ之ノ許可ナクシテ監禁スル時ハ之レ即チ不法ノ監禁ナレハナリ

〔問〕 逮捕、監禁ノタメ人ヲ死傷ニ致シタル者ノ處分如何

〔答〕 傷害罪ニ比シ（改刑二〇四乃至二〇八）重ニ從テ處斷スヘキモノトス（改刑二

二一舊刑三二四、三二五）

第三十二章 脅迫ノ罪（改刑三三三以下、舊刑三二六以下）

〔問〕 脅迫罪トハ何ソ

〔答〕 脅迫トハ人ヲ恐怖セシムル目的ヲ以テ生命、身體、財産、名譽、自由ニ對シ

害ヲ加フヘキコトヲ告知スルヲ云フ俗語ヲ以テ云ヘハ人ヲをどかすコトヲ云フナリ

例ヘハ汝ヲ殺スヘシ、汝ノ家ヲ燒盡スヘシ、汝ヲ罪人トシテ告發スヘシ、ト云フカ

如シ脅迫ハ單ニ人ヲ威嚇（をどかす）スル意思アレハ足ルモノニシテ眞實害ヲ加フ

ヘキ意思アルヲ要セス亦被害者カ脅迫ノタメ恐怖ノ念ヲ生シタルト否トヲ問ハス要

スルニ脅迫ノ意思ト行爲トアレハ足レリトス

本法ニ於テ脅迫罪トシテ罰スヘキ場合ハ脅迫カ他ノ罪トナラサル場合ニ限ル故ニ例

ヘハ帝國ニ滞在スル外國ノ君主、使節ヲ脅迫スル時ハ國交ニ關スル罪（改刑九〇、

九一）トシテ處罰スヘク亦公務員ノ職務執行ニ對シ脅迫ヲ加ヘタル時ハ公務執行ヲ

妨害スル罪（改刑九五）トナリ被拘禁者カ逃走ノ目的ヲ以テ脅迫ヲ加ヘタル時ハ逃走

罪（改刑九八）トナルモノトス

次ニ脅迫ノ手段ハ口頭ヲ以テスルト書面ヲ以テスルト將タ形容ヲ以テスルトヲ問ハ

サルモノトス

〔問〕 暴行又ハ脅迫ヲ用ヒテ人ヲシテ義務ナキコトヲ行ハシメ又行フヘキ權利ヲ妨害シタル者ノ處分如何

〔答〕 三年以下ノ懲役ニ處ス（改刑二二三）

義務ナキコトヲ行ハシムトハ例ヘハ貸貸期限中ニ貸貸物ノ返還ヲ強要シ又ハ強テ物品ヲ貸與セシムルカ如シ又行フヘキ權利ヲ妨害シタル者トハ例ヘハ遲滞セル貸金ノ辨濟ヲ請求スルタメ支拂命令ノ申請ヲナサントスルヲ暴行又ハ脅迫ヲ用ヒテ之レヲ妨害スルカ如シ因ニ本罪ノ未遂ハ之レヲ罰スヘキモノトス

〔問〕 暴行又ハ脅迫ヲ用ヒテ人ヲシテ義務アルコトヲ行ハシメタル者ノ處分如何

〔答〕 暴行罪（改刑二〇八）又ハ普通ノ脅迫罪ヲ構成スルコトアルモ（改刑二二二）

第二百二十三條ノ罪ヲ構成セス何トナレハ同條ニハ「人ヲシテ義務ナキコトヲ行ハシメタル者ハ」トアルヲ以テ本問ノ如ク「義務アルコトヲ」行ハシメタル時ハ本罪ヲ構成セサルモノトス然レトモ例令義務アル行爲ト雖モ暴行、脅迫ヲ用ヒテ之レヲ強要スルカ如キハ法ノ認メサル所ナルヲ以テ第二百〇八條又ハ第二百二十二條ノ罪トナルコト明カナリ

第三十三章

略取及誘拐ノ罪

（改刑二三四以下）  
（舊刑三四一以下）

〔問〕 略取、誘拐トハ何ソ

〔答〕 一、略取 トハ暴行又ハ脅迫ヲ用ヒテ人ノ居所ヲ移スヲ云フ例ヘハ少女ヲ車ニ搭載シテ運ヒ去ルカ如シ

二、誘拐 又ハ誘引又ハ偽計ヲ手段トシテ人ノ居所ヲ移スヲ云フ例ヘハ花見ニ行カントテ婦女ヲ誘ヒ其儘他方面ニ連レ行クカ如シ

要之略取、誘拐ハ等シク人ノ居所ヲ移シ自己ノ支配ノ下ニ置カントスル行爲ニシテ只其ノ手段ニ差異アルノミ換言セハ誘拐ハ被害者ノ瑕疵アル承諾ニヨリ其ノ居所ヲ移シ略取ハ強制的ニ其ノ居所ヲ移スノ差アルノミナリ而シテ本法ハ略取及ヒ誘拐罪ヲ未成年者ニ對スル場合ト然ラサル場合トニ分チ各其ノ刑ヲ異ニセリ

〔問〕 略取、誘拐罪ノ未遂ハ之レヲ罰スルヤ

〔答〕 曰ク然リ（改刑二二八）

蓋シ舊法ニ於テハ之レヲ罰セザリシモ本法ハ之レヲ重大ナル犯罪トナシ其ノ未遂ヲモ處罰スルコトトセリ

〔問〕 略取、誘拐罪ハ親告罪ナリヤ

「答」 帝國外ニ移送ノ目的ヲ以テ本罪ヲ犯シタル場合（改刑二二六）及ヒ之レヲ幫助スル目的ヲ以テ本罪ヲ犯シタル場合（改刑二二七）並ニ營利ノ目的ヲ以テ本罪ヲ犯シタル場合ハ社會ノ公安ヲ害スル重大ナル犯罪ナルヲ以テ被害者ノ意思如何ニ拘ラズ當然處罰スルノ必要アルモ然ラサル場合（改刑二二四、二二五）例ヘハ猥褻、婚姻等ノ目的ヲ以テ人ヲ誘拐、畧取スルカ如キハ事一家ノ内事ニ關スルヲ以テ強テ犯人ヲ處罰スル時ハ人ノ秘密ヲ暴露シ却テ被害者カ迷惑ヲ感スルコト少ナシトセス故ニ本法ハ斯カル犯罪ニ對シテハ被害者ノ告訴ヲ待テ其ノ罪ヲ論スルコトセリ

第三十四章 名譽ニ對スル罪（改刑二三〇以下 舊刑三五八以下）

「問」 名譽トハ何ソ

「答」 名譽トハ吾人カ他人ヨリ尊敬サル、事實ヲ云フナリ故ニ社界一般ヨリ擯斥セラ  
ル、者ハ名譽ヲ有セサル者ト云フヘシ然レトモ吾人ハ決シテ他人ヨリ侮リヲ受ケ又ハ辱メヲ受ケサル權利ヲ有ス之レ即チ名譽權ナリ之レヲ以テ刑法ニ於テハ如何ナル極惡非道ノ人物ト雖モ名譽ヲ有セサル者ナシ換言セハ人ハ皆ナ名譽ヲ有スルモノナリ（人以外ノモノハ凡テ名譽ヲ有セス）舊刑法ニ於テハ其ノ第十二節ニ於テ誹毀ノ罪ト題シ第三百五十八條以下ノ規定ヲ設ケタルモ誹毀ハ積極的ニ人ノ名譽ヲ毀損ス

ル行爲ナルヲ以テ本法ハ其ノ範圍ヲ廣大ナラシムルタメ之レヲ名譽ニ對スル罪ト改メタリ

「問」 公然事實ヲ摘示シテ人ノ名譽ヲ毀損シタル者ノ處分如何

「答」 一年以下ノ懲役若シクハ禁錮又ハ五百圓以下ノ罰金ニ處ス（改刑二三〇舊刑三五八）但シ新聞紙ニ付テハ私行ニ涉ルモノヲ除ク外ハ公益ノタメニスル目的ニシテ其ノ記事カ事實ナル時ハ無罪トス（新聞紙條例二五）

一、公然トハ一般公眾ノ見聞シ得ヘキ位置ヲ云フモノニシテ人員ノ多少ハ問ハサルナリ反之親族知己等ノ面前ニ於テ他人ノ非行ニ付キ談話スルカ如キハ例令十數人ノ會合アルモ本罪トナラス然レトモ若シ二三人ノ面前ナルモ其ノ位置カ道路又ハ公會ノ席上等ナル時ハ本罪トナルヘシ要之ニ公然トハ人員ノ多少ヲ云フモノニアラスシテ場所ノ問題ナリトス

二、事實ヲ摘示スルトハ被害者ノ行爲ヲ表示スルヲ云フナリ例ヘハ某ハ收賄セリ、某ハ強姦セリト云フカ如シ而シテ其ノ表示サレタル事實ハ如何ナル事實ニテモ可ナリ要ハ名譽毀損トナルノ事實ナレハ足リトス亦其ノ事實有無ヲ問ハサルカ故ニ實際盜犯ニヨリ刑ニ處セラレタル者ニ對シ彼レ盜犯ニヨリ刑ニ處セラレタリト云フモ亦罪トナルヘシ舊刑法ハ「惡事醜行ヲ摘發シテ人ヲ誹毀シタル者ハ云