

緒言

一 刑典ノ解釋ハ典意ノ形象タル條文ニ付キ其ノ真相ヲ表明シ刑典適用ノ限
界ヲ指示スルヲ目的トス故ニ制法ノ理由ヲ究メ斷例ニ鑑ミ學說ニ問フハ
勿論ナレドモ解釋ナルモノハ解釋ノ先提トシテ其ノ標據トスベキ者ヲ一
定セザルベカラズ是ヲ一定スルハ刑法ノ組織刑法ノ主義罪成、刑責原理
等解体學理ヲ應用シテ其ノ標據トスベキモノヲ劃示シ依ツテ以テ罪ノ成
否輕重其ノ他幾百ノ疑問ヲ決セザルベカラズ而シテ司法ノ職ニ在ルモノ
此ノ理ニ晦テレバ無辜ヲ罰シ辯護ノ任ニ當ルモノ此ノ見ヲ誤レバ利益不
能ノ辯護ヲラン、大審院ノ棄却セラルタル判決ヲ見ルニ罪成刑責ノ條件
ニ無關係ナル主張甚ダ多ク、假令誣告罪ニ於テ被害者ヲ害スルノ惡意ナ
キヲ主張シ罪成刑責條件ニ無關係ナル事實ヲ法衙ニ提爭シ單純ナル被告
事件ニ於ケル辯護人ノ事實辯論ニシテ無慮數日新聞紙面ニ填羅スルヲ得

ザルガ如キ、滔々數萬言、辯ヲ勞シ時ヲ消スモ確乎タル解釋ノ標據ヲ一定シ是ニ對シテ利益事實ノ證提、不利益事實ノ排擊ヲ主張セザルガ故ニ到底利益不能的ノ辯護タル範圍ヲ脱スルヲ得ズ其他刑典解釋ノ誤因ハ大半解釋ノ標據ヲ一定セズ若クハ是ヲ誤ルニ販スルモノニシテ解釋ノ標據ヲ一定スルノ要ハ法學家ト法術家トヲ不論寸刻モ忘ルベカラザル看念トス一刑典ノ解釋ニ於ケル余ガ看念如此本編モ亦タ此ノ主義ニ基キ刑罰權ノ主義トスル原理及其ノ應用ノ定範ヲ劃示シ解釋一般ノ原則ヲ示シ學說ト斷例ニ講學ノ考料ヲ藉リ刑典ノ條文ヲ解體學理ノ序次ニ倣ヒ講解圖表シ典意ノ真相ヲ表明センコトヲ勉メ又タ疑問トナリタルモノハ斷例ト學說ニ鑑ミ是ヲ決定シテ刑典實用上ノ便ヲ畫セントス

一人類進化ノ來歴ヲ既往ニ顧ミレバ可笑的條件ノ附伴ヲ免レザル世態ノ常看タリ余ガ曩キニ出版セシ刑法々理圖解ヲ見ル又タ此ノ看ヲ免レズ然ル

ニ有斐閣ハ再版ヲナストテ增訂ヲ余ニ囑セリ然レトモ已ニ後レタル者ニ增訂ヲ加ヘタリトテ版ヲ再ビスルハ余ノ肯シトセザル所ナレバ更ニ稿ヲ起シ日本刑法圖解ト題名ヲ變更シテ版ニ付スルコトヲ約シタルハ昨年十月ノコトナリ然ルニ身邊ヲ圍繞スルノ情實ハ余ヲシテ其ノ起稿ヲ停止セシメタリシニ頃日復タ有斐閣ハ違約ヲ責メ起稿ヲ促スコト切ナリ於茲俄然稿ヲ起シタルト又一面ニハ紙數ニ制限ヲ受ケタルヲ以テ往々余ガ希望ヲ完フスルヲ得ザルモノアリ事情已ニ如此ナレバ斷訟學上ノ說明ハ全ク是ヲ省キ其ノ緊要ナルモノヲ漏ラサマルコトヲ勉メタリ本編出版ノ經過如此諸君幸ニ是ヲ諒セラレンコトヲ、

明治廿八年八月

官武榮次郎

謹テ識ス

日本刑法圖解上卷目次

上卷 (總則)

第一編 緒論	一
第一章 社會刑罰權ノ解義	一
第二章 刑事法ノ定義及刑事法ノ分配	一
第三章 刑事法ノ國法上ノ位置	二
第四章 社會刑罰權ノ基本	二
(基本ノ學說及現行法ノ主義)	
第一節 正義主義	二
第二節 利益主義	四
第三節 折衷主義(現行法ノ主義)	五
第四節 進化主義	七
第二編 刑法ノ管轄	七
第一章 刑法ノ發生	八
第二章 刑法ノ消滅	八
第三章 刑法ノ時ニ干スル効力	九
一 刑法不遑及ノ原則	九
一 刑法ノ致反効	九

第四章

一 新舊比照法原理	二
處並人ニ干スル効力	二
一 管轄主義	三
屬地主義	三
屬人主義	三
折衷主義	三
一 現行法制	四
國內ニ於ケル刑法管轄	三
國外ニ於ケル刑法管轄	五
國外ニ在ル内國人ノ管轄	五
國外ニ在ル外國人ノ管轄	七
第五章 刑法ノ解釋	七
第三編 犯罪	七
第一章 犯罪ノ定義	八
第一節 形式的定義	八
第二節 實質的定義	九
第二章 犯罪ノ種別	九
第一節 重罪輕罪違警罪	一〇

- 第二節 有意犯無意犯……………二二
- 第三節 行犯不行犯……………二二
- 第四節 即成犯繼續犯……………二二
- 第五節 單一犯慣行犯連續犯……………二三
- 第六節 現行犯非現行犯……………二三
- 第七節 附帶犯非附帶犯……………二三
- 第八節 國事犯非國事犯……………二四
- 第九節 普通犯特別犯……………二四
- 第三章 犯罪ノ成立……………二四
- 第一節 犯罪ノ常素……………二五
- 第一款 犯罪ノ形式常素……………二五
- 明文……………二五
- 制典ノ理由……………二五
- 第二款 犯罪ノ實常素……………二六
- 第一項 犯罪ノ主体……………二六
- 第一段 主体ノ能力……………二七
- 第二段 辨識力ノ欠缺ニ基ク無罪ニ……………二七
- 第三段 自由ヲ欠クノ無罪……………二九

- 第一則 七十條第一項ノ解義……………二九
- (甲) 明文ノ意義……………二九
- (乙) 身体ノ自由ヲ欠ク場合ヲ含ムカ……………三〇
- 第二則 自由ヲ欠キタリトスルニハ如何ナル條件ヲ要スル乎……………三三
- 第三則 七十五條第二項ノ解義……………三三
- (甲) 第一項ト第二項トノ關係……………三三
- (乙) 第二項ノ解義……………三三
- 第二項 犯罪ノ物体……………三三
- 第一段 意義及性質……………三三
- 第二段 物体ノ不能……………三四
- 第三項 犯意……………三四
- 第一段 定義及性質……………三四
- 第二段 犯意ノ緣由……………三七
- 第三段 過失……………三七
- 第四段 犯意ヲ欠ク無罪……………三六
- 第一則 第七十七條第一項本文ノ……………三六

- 解義……………三六
- 第二則 第二項ノ解義……………三六
- 第三則 第三項ノ解義……………三六
- 第四則 第四項ノ解義……………三六
- 第五則 第一項但書ノ解義……………三六
- 第六則 事實ノ錯誤ト過失……………三六
- 第五段 犯意ト過失ノ併發……………三六
- 第四項 犯罪ノ手段……………三六
- 第五項 動作……………三六
- 第三款 不正の常素(無權利)……………三六
- 第一項 意義……………三六
- 第二項 權利行為……………三六
- (無權利條件ヲ欠クノ無理)
- 第一段 職務上ノ所爲……………三六
- 第二段 正當防禦……………三六
- 第二節 犯罪特素……………三七
- 第四章 犯罪タル所爲……………三七
- 第一節 所爲ノ狀態……………三七

- 第一款 狀態ノ種別……………四七
- 第二款 豫備、着手實行ノ區別……………四七
- 第二節 所爲ノ狀態ニ基ク犯狀……………四七
- 第一款 隱謀犯……………四七
- 第二款 豫備犯……………四七
- 第三款 未遂犯……………四七
- 第一項 着手未遂犯……………四七
- 第二項 欲効未遂犯(缺効犯)……………四七
- 第四款 既遂犯……………四七
- 第五款 未遂犯處分……………四七
- 第六款 中止犯……………四七
- 第七款 不能犯……………四七
- 第三節 數人共犯(數人一罪)……………四七
- 第一款 正犯……………四七
- 第二款 教唆罪……………四七
- 第三款 從犯……………四七
- 第四款 共犯處分……………四七
- 第一項 正犯處分……………四七

第二項 教唆者處分	六〇
第三項 從犯ノ處分	六一
第四項 共犯者ノ身分上關係	六一
第四編 刑罰	六二
第一章 總論	六二
第一節 刑罰ノ定義	六三
一 實質的定義	六三
一 形式的定義	六三
第二章 其刑ノ性質	六四
第一節 刑例	六四
第一節 刑名	六四
第二節 主刑處分	六四
第一款 生命刑(死刑)	六五
第二款 自由刑	六五
第三款 財產刑	六六
第三節 假出獄及免幽閉	六六
第四節 附加刑處分	六七
第一款 名譽刑	六七

第二款 禁治產	七二
第三款 監視及監視假免	七三
第四款 沒收	七三
第五節 刑期計算	七五
第二章 刑ノ適用	七五
第一節 總論	七五
第二節 再犯加重	七六
第三節 宥恕減輕及特別減輕	七九
第四節 自首減輕	八〇
第五節 酌量減輕	八一
第六節 加減例	八一
第一款 本刑	八二
第二款 加減通則	八二
第三款 重罪ノ加減例	八三
第四款 輕罪ノ加減例	八三
第五款 違警罪及附加刑ノ加減例	八四
第六款 加減順序	八四
第七節 數罪俱發處分(二人數罪)	八四

第三章 刑ノ消滅	八六
第一節 總說	八六
第二節 犯人死去	八六
第三節 大赦	八六
第四節 特赦	八七
第五節 復權	八八
第六節 期滿免除	八九

日本刑法圖解下卷目次

下卷 各論

第一編 公益ニ干スル罪……………一
 第一章 皇室ニ對スル罪……………一
 第二章 國家ニ對スル罪……………二
 第一節 國事犯……………二
 第一款 內亂ニ關スル罪……………二
 第二款 外患罪……………四
 第二節 國際ニ關スル罪……………五
 第三節 官ニ抗スル罪……………六
 第一款 官權ノ執行ヲ妨害スル罪……………六
 第一項 抗命ノ罪……………六
 第二項 官吏侮辱罪……………八
 第二款 囚徒逃走罪……………九
 第三款 囚徒逃走ニ關スル罪……………一〇
 第四款 罪人藏匿隱避罪……………一一
 第五款 罪證隱蔽罪……………一二
 第六款 附加刑ノ執行ヲ通ルノ罪……………一三

第七款 官ノ封印ヲ破毀スル罪……………一三
 第四節 政權ノ執行ヲ抗抵スル罪……………一四
 (公換ノ投票ヲ偽ル罪)
 第五節 官吏瀆職罪……………一五
 第一款 總說……………一五
 第二款 官吏公益ヲ害スル罪……………一六
 第三款 官吏人民ニ對スル罪……………一七
 第四款 官吏財產ニ對スル罪……………二二
 第三章 社會ニ對スル罪……………二三
 第一節 社會ノ靜謐ヲ害スル罪……………二三
 第一款 兇徒聚衆罪……………二三
 第二款 私ニ軍用ノ銃砲彈藥ヲ製造シ及
 ビ所有スルノ罪……………二五
 第二節 社會ノ危難ヲ釀成スルノ罪……………二五
 第一款 放火罪……………二五
 第二款 決水罪……………二六
 第三款 船舶覆沒罪……………二九
 第四款 社會ノ健康ヲ害スル罪……………二九

第一項 阿片烟ニ關スル罪……………二九
 第二項 飲料水汚穢罪……………三〇
 第三項 傳染病豫防ニ關スル罪……………三〇
 第四項 危害品製造ノ罪……………三一
 第五項 健康ヲ害スベキ飲食藥劑ヲ販
 賣スルノ罪……………三一
 第六項 私ニ醫業ヲナスノ罪……………三二
 第五款 往來通信妨害罪……………三三
 第三節 社會營業ノ自由ヲ妨害スル
 罪(農工商業妨害罪)……………三三
 第四節 社會ノ公務ヲ怠ルノ罪……………三五
 第五節 社會ノ信用ヲ害スル罪……………三六
 第一款 貨幣偽造罪……………三六
 第一款 總說……………三七
 第二款 貨幣偽造罪……………三七
 第三款 偽造變造貨幣收受行使ノ
 罪……………四二
 第四項 自首減免及監視……………四三

第二款 文書偽造罪(官私)……………四三
 第三款 印章偽造罪(官私)……………四八
 第四款 免狀鑑札疾病證書ノ偽造
 罪……………五〇
 第五款 度量衡偽造罪……………五一
 第六款 身分詐稱罪……………五二
 第六節 社會ノ風儀ヲ害スルノ罪……………五二
 第一款 偽證罪……………五二
 第二款 誣告罪……………五三
 第三款 猥褻罪……………五七
 第四款 姦淫罪……………五九
 第五款 重婚罪……………五九
 第六款 賭博及富籤興行罪……………五九
 第一款 賭博罪……………五九
 第二款 富籤興行ノ罪……………六〇
 第七節 社會ノ信仰ヲ害スル罪……………六二
 第一款 神佛ノ禮拜所ニ對スル不敬
 罪……………六二

第二款 死屍毀棄及墳墓發掘ノ罪	六二
第二編 利益ニ關スル罪	六三
第一章 生命ニ對スル罪	六三
第一節 總說	六三
第一款 殺人罪ノ性質	六三
第二款 挑發(特別宥除減輕ヲ成スベキ所爲)	六三
第二節 謀故殺罪	六四
第三節 自殺ニ關スル罪	六五
第四節 過失殺罪	六六
第五節 墮胎罪	六六
第二章 身體ニ對スル罪	六七
第一節 毆打創傷罪	六七
第二節 疾苦罪	六九
第三節 老幼疾者ヲ遺棄スルノ罪	七〇
第三章 自由ニ對スル罪	七一
第一節 逮捕監禁罪	七一
第二節 脅迫罪	七二
第三節 略取誘拐罪	七二

第四章 名譽ニ對スル罪	七三
第一節 誹毀罪	七三
第二節 陰私漏告ノ罪	七五
第五章 祖父母、父母ニ對スル罪	七五
第六章 住所ニ對スル罪	七六
第七章 財産ニ對スル罪	七六
第一節 盜罪	七六
第一款 盜罪ノ性質	七六
第二款 竊盜罪	七六
第三款 強盜罪	七八
第二節 受寄財産費消罪	八〇
第三節 詐欺取財罪	八二
第四節 遺失物ニ關スル罪	八四
第五節 埋藏物隱匿罪	八五
第六節 家資分散ニ關スル罪	八六
第七節 贖物ニ關スル罪	八七
第八節 財産毀損及毀滅罪	八八

日本刑法圖解下卷目次終

日本刑法圖解(汎論)

宮武榮次郎著



第一編 緒論	一
第一章 社會刑罰權ノ解義	一
一 社會刑罰權ノハ……國家ノ生存條件ニ對スル人爲的傷害ヲ排除シ國家生存ノ必要ヲ適充スル爲ニ加害者ヲ所罰スルノ權力ヲ云フ	
第二章 刑事法ノ定義及刑事法ノ分配	二
一 國家ガ私人ニ對スル刑罰權ノ行用ニ干スル法則ヲ包括シテ刑事法ト謂フ	
二 國家ガ私人ニ對シ刑罰權ヲ行用スルニハ(第一)刑罰權ヲ行用スベキ區域ヲ一定シ、(第二)是ヲ實行スルノ手續ヲ一定シ、(第三)是ガ行用ヲ司トル權力ノ組織及分配ヲ一定シテ是ヲ司トシム	
第一、刑罰權行用ノ定範ヲ劃示シタル法ヲ刑法ト云フ學者ハ刑事法ノ位置ヨリ考察シテ刑事律例法又ハ刑事主法ト云フ刑罰權行用ノ定範ヲ劃示スルニハ	
(一) 國家ノ生存條件ヲ以テ基根トナシ是ニ對スル否認的所業ヲ採テ犯罪ヲ一定シ	
(二) 犯人ノ財權及身權ヲ標準トシテ制裁即チ刑罰ヲ一定ス	
故ニ刑法ヲ形式上ヨリ解義スルハ	

刑法ハ犯罪及刑罰ヲ一定シタル法則ナリ
第二、刑罰權行用ノ手續即チ刑法活用ノ手續ヲ定メタル者ハ刑事訴訟法ノ定範ニ屬ス學者
ハ刑事助法ト云フ

第三、刑法ノ活用ヲ司トル權力ノ組織及分配ヲ一定シタルモノハ裁判所構成法ニ刑事職
制法ノ定範ニ屬ス
社會刑罰權ノ行用ニ干スル法則ハ以上ノ三要部ヨリ成立シ其活用ヲ完フスルモノトス

第三章 刑事法ノ國法上ノ位置

一 刑事法(刑法、刑事訴訟法、裁判所構成法)ハ公法ノ一部ナリ

公法トハ國家權力ノ作用ニ干スル法則ノ包括ヲ云ヒ、私法トハ私人ノ權利義務ニ干スル法
則ノ包括ヲ云フ、換言スレバ法則ヲ制定スルノ必要ニシテ國家權力ノ作用ニ干スルハ其ノ
條項ハ如何ナル事項ヲ包含スルモ公法ニシテ、私人ノ權義ニ干スルハ私法ナリ、故ニ公法
ノ特質ハ命令及服從即チ權力ノ干係ノ存スルニアリ、
刑事法ハ國家權力ノ一部ナル刑罰權ノ行用ニ干スル法則ナレバ公法ナリ、又刑事法ハ悉
ク命令及服從ナル特質ヲ有シ國家若クハ國家ノ代表者ニ非レバ維持及制裁ヲ左右スルヲ
得サルモノトス、

第四章 社會刑罰權ノ基本 (基本ノ學說及現行法ノ主義)

第一節 正義主義 (絶對、純正)

主旨 社會刑罰權ノ基本ヲ以テ正義ノ一ニ歸シ犯罪ノ程度ヲ以テ刑罰ノ標準トシ反坐ヲ以
テ其方法トス

目的 國家自存ノ目的ヲ達セントスルニアリ

(註) 國家ハ先天ノ固有ノ本性ニ成立スル者ニシテ刑罰ハ國家生存ノ必要ヲ適充スル
ニアリ故ニ此ノ主義ヲ絶對主義ト稱ス

正義 良心ノ指定ニ從フ爲メ必然ノ干係ヲ云フ

(註) 人類ハ先天ノ正義ノ觀念(善者可爲、惡者不可爲)善有餘慶、惡有殃報)ヲ有ス此ノ
觀念ハ吾人良心(正邪善惡ヲ識別スル心能力)ノ指定スル所ナリ、故ニ善者不可不
爲、惡者不可不爲ト倫義上ノ原則ヲ生ズ

責任 正義ノ責任ヲ生スルニハ良心ノ指定ニ從ヒ去就ヲ決スルノ自由アルヲ要シ、
制裁 制裁ハ賞罰ノ原理ニ從フベシト云フニアリ

(註) 人類ハ良心ヲ有シ倫義上原則ニ支配セラル、ハ勿論ナレモ、良心ノ指示ニ從ヒ
去就ヲ決スルノ自由ナクシテ責任ヲ生セズ、「良心アリ」「自由アリ」テ倫義上ノ原
則ヲ犯ス者ニハ賞罰ノ原理ニ從ヒ制裁ヲ科シ正義ヲ維持スト云フニ販ス

(一) 人間ハ先天ノ良心ヲ有シ、正邪善惡ヲ識別スルノ票性ハ他ノ推究ヲ待タズ刑
罰權ノ起ル所ハ罪惡必罰ノ道義感情アルヲ識ラシムルモノトス、換言スレバ、
人間ハ良心ヲ有スルガ故ニ「善ニ餘慶アル如ク惡ニ殃報アルハ當然知ルベキ
者ニシテ此ノ道義感情ヲ有スル以上ハ罪惡必罰ハ當然ノ事理ナリ、此ニ於テ刑
罰權ヲ生ズ

(二) 罪惡必罰ハ惡ニ殃報トシ刑ヲ科シ犯罪ノ結果ト刑ノ數量ヲ平均セシムベシ、
然レモ有形ノ復讐ヲナスノ極論ヲ避クベシ、(内諒反坐)

正義主義

現行
制度

原則

- 上ハ社會制度ノ外ニ置クヲ得ズ以茲社會ハ正義ニ反セサル以上ハ其必要ニ應ジ如何ナル制度ヲモ設クルヲ得
- (一) 刑罰權ハ背德ニ同時ニ國家利益ノ傷害的ノ行為ニ對スルコト非ラサレバ行フヲ得ズ
 - 小原則
 - (甲) 刑罰權ハ單純ナル道德違反ノ行為ヲ罰セズ(乙) 道德ニ違反セサル者ヲ罰セズ(國家ノ利益ヲ害スルモ)(丙) 國家ニ害惡ナキ行為ヲ罰セズ(丁) 道德違反、國家傷害ノ條件ヲ具フル者ニ限り罰ス、
- (二) 刑事上ノ責任ハ良心ト自由ト有セサルハ是ヲ生セズ
 - (甲) 良心ノ完備セサルモノ即チ辨識力ナキ者ニ刑事上ノ責任ナシ
 - (乙) 良心ヲ決定スルノ自由ナキ者ニ刑事上ノ責任ナシ
- (三) 刑罰權ハ國家ノ主權者之ヲ行フモノトス
 - (甲) 正義ノ違反、國家ノ傷害、ノ條項ハ豫メ是ヲ鑑査シテ犯罪ヲ一定ス、
 - (乙) 傷害排除ノ方法即チ刑罰モ亦之ヲ豫メ一定ス
- (四) 刑罰ハ賞罰ノ原理ニ從ヒ苦痛アルヲ要ス(社會ノ利益ヲ保ツノ度ニ於テ)
- (五) 刑罰ハ不正傷害ノ程度ヲ標準トシ其ノ數量ヲ一定スベシ
- (六) 刑罰ノ數量ハ自由ニ上下シ得ベキ最高度ト最低度ノ範圍ヲ設ケ害惡ノ大小、意思ノ善惡ヲ斟酌シテ罪刑權衡ヲ得ルニ遺憾ナカラシムルヲ期スベシ

第四節 進化主義

「適者ハ存シ、不適者ハ亡ブ」ト云フ生物ヲ支配スル生存競争ノ原理ハ人類モ亦其支配ヲ受ク、此ノ原理ニ依リ結社の生活ノ必要ヲ生ズ、故ニ結社の生存條件ハ社會全般ノ生存條件ナリ、以是結社の生存條件ヲ保護スルニハ國家ノ權力ヲ以テ其實行ヲ鞏固ニスルヲ要ス蓋シ結社の生活ヲナスモ是ヲ放任スルハ腕力ハ勝敗ノ指導者トナリ生存條件ヲ維持スルヲ得ザルニ終ラン、社會ノ發達スルハ國家ハ強大鞏固ノ權力ヲ以テ生存條件ヲ保護シ、毀損條件ヲ排斥ス

一 國家權力ノ保護ヲ受クベキ生存條件ハ權利トナリ國家ノ強力ニヨリ強制セラル、責任ハ義務トナル故ニ

一 國家權力ノ範圍ハ生存條件ヲ認定保護スルヲ以テ限界トス、社會ノ生存條件ハ結局吾人ノ生存條件ノ一トナル、故ニ國家ノ權力ニ服従スルノ責任ハ社會的生存條件ヲ保護スルト同時ニ吾人ノ生存條件ヲ保護スル者ナリ

要之、國家ハ人類結社の生活ノ必要條件ヲ保護スルヲ以テ權力ノ限界トシ吾人ハ結社の生活ノ必要アルガ故ニ國家ノ權力ニ服従ノ義務ヲ生ズ以是刑罰權ハ人類結社の生活ニ必要ナル條件ノ否認ヲ淘汰スルノ方法ニ過ギズ、然ラバ刑罰權ノ範圍モ國家生存條件ノ否認ヲ淘汰スル方法ニ欠クベカラサル限界ニ止ムベキモノトス

國家ノ生存條件ハ社會ノ進化ニ其狀態ヲ異ニス國家制度ハ社會進化ト共ニ改案ノ要ヲ生ズルモノトス

以上進化主義ノ大要ナリ國家權力ノ基本ヲ論スル者ハ其ノ論據ヲ國家權力ノ必要ニ説及セサルベカラズ正義主義ノ如キ又利益主義ノ如キ多少此ノ觀念ヲ有シタルコトハ明ナリト雖モ其觀念ハ頗ル不完全ニノ遂ニ權力ノ基因ヲ明ニスルコトヲ得ズ從テ(實際上ハ暫ク措キ)刑事制度ノ原理トナスベキ拆衷主義ナル者モ遂ニ論據ヲ維持スルコトヲ得サルニ至リタリ、然レモ拆衷主義ニ示シタル原則中進化主義ヲ應用スルニ當リ(今日ニ於テハ)必スシモ睡業スベキ者ニ非ラサルベシ、蓋シ正義ナル者ハ人類生存ノ條件ニ又タ國家生存條件ノ一ナレバ刑事制度ニ於テハ常ニ之ヲ度外スルコトヲ得サルコトヲ忘ルベカラズ

第二編 刑法ノ管轄

第一章 刑法ノ發生

一 刑法ハ憲法行政法ノ形式ニ依リ職權ヲ附與セラレタル者及憲法、行政法ノ形式ニ依リ是ヲ制定シ公布スルモノトス

己ニ公布セラレタル以上ハ臣民ハ遵奉ノ義務ヲ有ス

第二章 刑法ノ消滅

意義：法律タルノ効力ヲ失消シ遵奉ノ義務ナキニ至ルヲ云フ

舊法ノ消滅ヲ明言スル場合ヲ云フ

廢止：新ニ法律ヲ頒布シ舊法ノ全部ヲ消滅セシムル場合ヲ云フ

變更：新ニ法律ヲ頒布シ舊法ノ一部ヲ消滅セシムル場合ヲ云フ

種類

明示

滅法ノ消

默示 同一ノ事項又ハ同一ノ場合ニ舊法ニ抵觸シタル法律ヲ發布シタル時ハ舊法ハ立法者ノ明言ナキモ暗黙ニ其消滅ヲ示シタルモノナリ

疑問：不使用ニ基ク刑法ノ消滅アルヤ、
消滅スルコトナシ、若シ然リトセバ司法權ハ法律ノ効力ヲ左右スル不條理ノ結果ヲ生スルニ至レバナリ

第三章 刑法ノ時ニ干スル効力

(一) 刑事ノ法律ハ既往ニ遡ルノ効力ヲ有セズ(刑法不遡及ノ原則)

刑法第三條頒布以前ニ係ル犯罪ニ及ボスヲ得ズト

(甲) 犯罪ハ犯時ニ於ケル刑法ノ明文ニ對シテ成立スルコトヲ示ス、

(理由) 若シ否ラズノ既往ノ所業ニ其以後ニ於ケル新刑法ヲ遡及スルコトトセバ今日正當ノ行為モ明日ハ犯罪トナリ一面ニハ臣民ハ爲不爲ノ標據ヲ失ヒ、他面ニハ既得ノ權利ヲ害セラル、ニ至レバナリ

(乙) 新法ハ舊法ニ優ルト云フ格言濫用ノ危險ヲ豫防ス

(丙) 第三條第二項ノ前提トノ必用ナリ

(二) 致反効(外) 所犯新法施行前ニ未ダ判決ヲ經サル者ハ新舊法ヲ比照シ輕キニ從テ所斷ス(例

此ノ制限ヲ適用スルハ、犯時ノ法律ハ判決ノ時改正セラレタル場合ナリ、犯時ノ法律ト、判決ノ時ノ法律ヲ比較シ輕キ者ヲ適用スベシト云フニアリ、
輕キトハ新法ニ罪ヲ全免シタル者、刑ノ輕キ者、宥恕ヲ與ヘタル如キヲ云フ

刑法ノ時効力

(甲) 制限適用ノ條件

(イ) 犯時ノ法律ハ判決當時ノ法ニ變更シタルヲ
(ロ) 兩法比較シ新法ノ輕キヲ

(乙) 理由

刑罰權ノ原理ニ反ス、即新法ニ於テ輕クシタルハ國家生存條件ノ傷害トナラ
サルカ又ハ其ノ程度ヲ減シタルカ即チ必罰ノ程度ヲ減シ又ハ不要ヲ認メタル
モノトス如此キ所業ヲ罰スルハ刑罰ノ原理ニ反スレバナリ

(イ) 刑ノ輕重ハ各個ノ犯罪事件ニ付キ審定スベシ

(ロ) 刑ノ輕重ヲ定ムルニハ舊法ノ本刑ト新法ノ本刑ヲ確定スベシ

(ハ) 本刑ヲ確定スルニハ法律上減免スベキ點アルヤ否ヲ鑑査シ刑ノ數量
ヲ確定シテ比照スベシ

(ニ) 刑ノ輕重ハ刑名ノ異同ニ干セス、刑罰ノ物体ニ付キ看察ス

即チ第一、生命刑……第二刑期ノ長キ者……第三刑期同シキ者ハ定

役アル者……第四財産刑ニ付テハ其額ノ多キ者但シ財産ノ額自由

刑ノ額ニ比較シテ非常ニ多額ナルハ却テ自由刑ヨリ犯人ノ苦痛

多カルベシ、故ニ此ノ場合ニハ被告人ノ身分位置自由刑ト財産刑

トノ比較等ヲ鑑査シテ輕重ノ認定ヲ判事ノ職權ニ附スルヲ適當ト

(ホ) 刑法ニ數次ノ改正アルハ其ノ中ノ最モ輕キ者ニ從フ

(甲) 犯時ノ法律ノ輕キハ是ニ從フ (犯罪ハ犯時ノ法律ニ成立ス
ル者ナレバナリ)

(乙) 中間ノ法律最モ輕キハ……是ニ從フ、

(三) 新舊比照
法原理

(〜) 刑罰ハ最高度ト最低度アリ一定ノ範圍ヲ有ス、高低輕重ノ衝突スル場合

(丁) 判決當時ノ法律最モ輕キハ是ニ從フハ勿論

(丙) 三回以上ノ改正アリタルハモ尙ホ(乙)ノ原則ニ從フ

假令犯時法二月以上四年以下、(一) 改法二年以上五年以下、(二)

改法二年以上三年以下、(三) 改法二月以上六年以下、此ノ場合モ

尙(二)改正ノ時ニ必罰減少ノ原則ニ依リ既往ニ遡ルノ機會ヲ有

ス故ニ乙ノ原則ニ從フ

假令舊法：二月以上四年以下、新法ハ六月以上三年以下ノハ何レ
ヲ重シトスルヤ

(甲) 刑ノ最高度ヲ以テ輕重ノ標準トスベシ……蓋シ其理由ハ
實際科スベキ刑ノ數量ノ標準ナル犯罪ノ認定ト刑ノ最低度ヲ
適用スルト否トハ判事ノ權能ニ屬スルト一面ニハ刑ノ最高度
ハ必罰ノ程度ヲ算出スルノ標準ナレバナリ

(乙) 舊法ノ最高度ト新法ノ最低度ト混合シ、又々是ヲ轉倒スルヲ許サズ(蓋シ一種ノ刑ヲ制定スルコトナリ比照法ノ原理ニ反ス)

(丙) 新法ノ最低度又ハ舊法ノ最低度ニ低下シテ所罰スベキ犯情ノ明確ナルモ其ノ最低度ヲ適用ス

(丁) 新舊比照ヲナスモノハ同一ノ判事ナレバ其ノ事實ヲ知悉スルコトヲ得

(ト) 主刑ト附加刑トノ輕重衝突スル場合(甲)ノ原則ニ從フ

(四) 判決例

新舊法ヲ比照シ處斷スベキ犯罪ニシテ數罪俱發シタルモ先ツ同性質ノ犯罪ニ付キ一個毎ニ新舊法ヲ比照シ輕キニ從ヒ而シテ數罪俱發例ニ依リ一ノ重キニ從ヒ處斷ス

(五) 比照法ハ刑ノ執行ニ及ボスヲ得ルヤ(立法)

刑法第三條ハ未ダ判決ヲ經サル者トシテ其ノ判決ハ確定ノ判決タルハ學說其ノ軌ヲ一ニス、一步ヲ進メテ吾人ハ刑ノ執行終了迄ハ刑ノ致反効ヲ適用セントス蓋シ刑罰ノ廢止又ハ減免ハ舊法ノ刑罰ヲ認ムルカ、必罰ノ要ナキカ二者必ズ其ノ一ニ居ル故ニ依然舊法ノ所罰ヲ行フハ刑罰ノ原理ニ反ス、富井博士論綱岡田學士刑法論一〇九(草案ニ於テハ判決云々ノ文字ヲ用ヒズ刑罰消滅ノ原因トシ適用ノ範圍ヲ擴張ノアリシ(草案二、六八四)現行刑法ハ餘計ナル文字ヲ入レテ判決云々トシテ吾人ハ草案ノ意ヲ贊ス

第四章 處並二人ニ干スル効力

(一) 屬地主義 法律ノ効力ヲ及ボス區域ハ國境ニ止マル故ニ苟クモ國內ニ入ル者ハ内外人共ニ其支配ヲ受ク

管轄主義

(二) 屬人主義

在外人ハ如何ニ自國ノ安寧ヲ害スル大罪ヲ行フモ是ヲ罰セズシテ傍看セサルベカラズ是批點

法律ノ効力ハ內國臣民ニ止マリ外國人ニ及バズ

(イ) 内外國ニ於ケル外國人ノ犯罪ハ是ヲ傍看セサルベカラズ

(ロ) 外國ニ於ケル自國人ノ犯罪ハ假令自國ノ安寧ニ干セズトモ是ヲ所罰ス

故ニ(イ)獨立國ノ主權ハ國內ニ普ク及ブト云フノ國家法學ノ原理ニ反シ(ロ)刑罰權ノ原理ニ反ス

(三) 折衷主義

刑法ハ内外人ノ區別ナク凡テ國內ノ犯罪ニ適用スルハ勿論或ル場合ニハ之ヲ罰スルコトヲ得ルモノトス是レ現今歐洲一般ニ行ハル、所ノ主義タリ、佛民、三、同刑五、七、白、三、四、獨刑、三、九、普刑、四、二、四、七八、草案四、以下、改正刑法草案)

(一) 國內ニ於ケル刑法ノ管轄

(甲) 原則：日本國土ニ於ケル内外人ノ犯罪ヲ支配ス

(註) 主權ハ普ク國境內ニ及ボスヲ國家法ノ原理トス刑法ハ主權ノ命令ナレバ其國境內ニ於ケル犯罪ハ内外人ノ別ナク支配スルハ當然ナリ、(草案ハ外國人トノ干係ヲ明ニシタルモ削除セラレタリ)

(乙) 例外：國內ノ犯罪ニシテ刑法ノ効力ヲ及ボス能ハザル者

(一) 天皇：日本帝國ノ天皇ハ主權ノ本法律ヲ淵源ナレバ法律ノ支配ヲ受クベキ理ナシ「憲法ニ天皇ハ神聖ニシテ侵スベカラズ」ト即天皇ニ法

處人ニ干スル効力

現行法制

- 律ノ責任ナキヲ示シタルモノナリ
- (二) 外國君主及皇族：法律ハ臣民ヲ支配ス君主ハ臣民ニ非ラズ、皇族ハ臣民ナルモ國際ノ禮狀上刑法ノ適用ヲナサズ
- (三) 外國公使：主權ヲ代表スル全權大使、公使、駐在公使、辨理公使皆ナ刑法ノ適用ヲナサズ、外國ノ主權ヲ尊重スルノ主旨ト又若シ是ガ支配ヲ受クルハ外交上ノ秘密ヲ保維スルヲ得ズ從テ其職務ヲ全クスルヲ得サレバナリ
- (四) 治外法權條約アル外國臣民：是亦タ我刑法ニ支配力ナシ
- 治外法權ハ文明國人民ノ權利ハ半開若クハ野蠻國ノ法律ハ保障ヲナサシムルヲ得ズトノ理由ニ出ツル條約
- (イ) 國土ノ意義
 - 國土トハ法律上當然主權ノ及フベキ領土ヲ謂フ即チ陸地、領海、船艦ヲ云フ
 - (ロ) 國境
 - 領海ハ陸地ニ接スル海ノ一部ヲ云ヒ其ノ干潮ノ時砲彈ノ達スル最遠距離ヲ以テ境域ノ分界トス
 - 船舶ハ洋海上ニ於テハ常ニ自國々土ト認ム他國ノ領海ニ至ルハ軍艦ニ非レバ國土タルノ性質ヲ失フモノトス
- (ハ) 國內ノ犯罪トナスニハ實行ヲ以テ足レリトスル乎、又タ結果ノ犯罪實施ノ所爲ノ國內ニ行ハレタルヲ以テ足ル、其ノ着手ト實

注意

行ト結果ノ生否ヲ問フコトナシ、(岡田學士刑法論、一一五)蓋シ犯罪ニシテ一タヒ端緒ヲ表ハスルハ社會ノ安寧ヲ害スルニ至レバナリ

(二) 國外ニ於ケル刑法ノ管轄

甲) 國外ニ在ル内國人ノ管轄

- (イ) 日本人ガ治外權ヲ有スル國ニ於テ犯シタル罪
 - 此ノ場合ニハ日本刑法ノ支配スル所ニ外國刑法ニ服從ノ義務ナシ(支那朝鮮ニ於ケル日本人ノ犯罪ノ如キ)
- (ロ) 治外法權ヲ有セサル外國ニ於ケル日本人ノ犯罪
 - 我刑法ハ制定ノ際治外法權ヲ有スル故ニ不必要トシテ削除シタルガ爲ニ是ニ干スル規定ナシ

(學說) 歐洲一般ノ學說ハ

自國ノ安寧秩序ニ干スル者ハ是ヲ所罰スルコトセリ其ノ罪質及條件ハ各一様ナラズ刑法草案ノ規定ニ從ヘバ

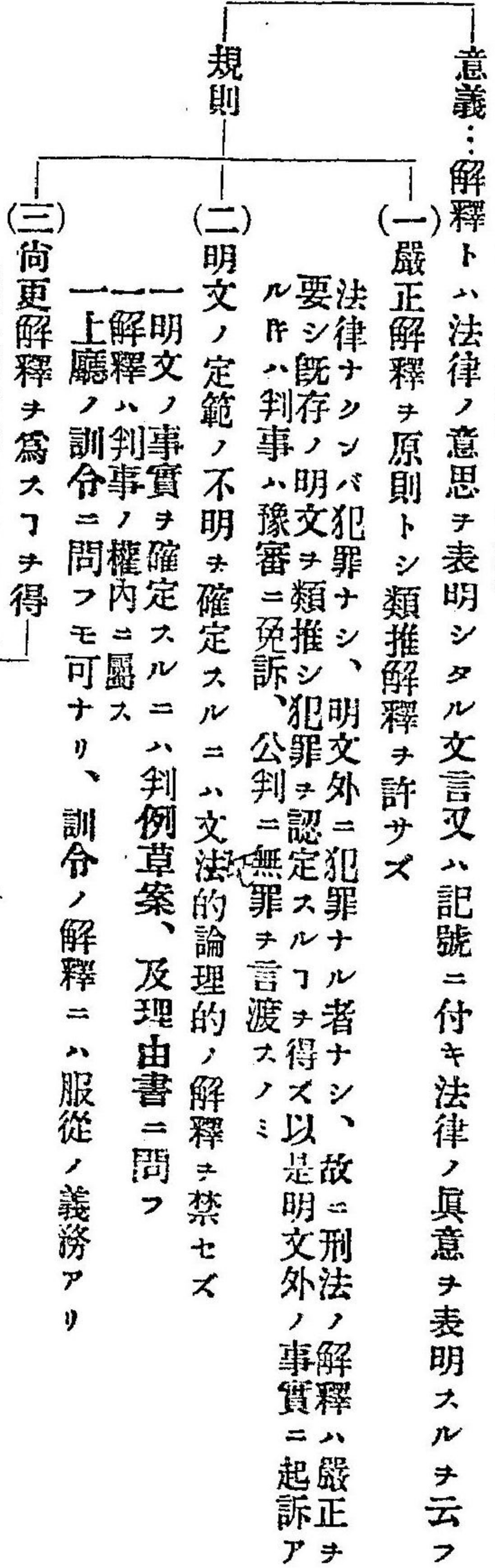
(1) 罪質

- 一 日本人ガ外國ニ於テ日本國ノ安寧ニ直接ニ干スル犯罪(一)
 - ：日本貨幣及之ニ代用スル銀行證券ノ偽造變造(二)：國爾、官印記號極印ヲ偽造スル(三)：ノ重罪輕罪(草案四條)

(2) 所罰ノ條件

- (イ) 外國ノ確定裁判ヲ受ケタル者ハ裁判セズ
- 交際國相互ノ利益ヨリ列國多數ノ採用スル國際慣例ナリ
- (ロ) 罪ヲ犯シタル外國ノ裁判ヲ未ダ受ケサルハ
- (ハ) 犯人隨意ニ歸來シタルカ又ハ外國政府ヨリ引渡ヲ受ケタルハ(自働他働ヲ問ハサルベシ)
- 歸國セサレバ刑罰ヲ要スル迄ノコトナシト(富井博士論網三九)又タ刑罰ヲ行フニ實際困難ナリト云フニ販ス、(歸國トハ日本管内ニ入ルコトヲ意味ス)余ハ第二ノ理由ハ法權ノ實行ハ國外ニ許サザルヨリ生スルモノニ適當ナリ
- (ニ) 日本法律ニテ罰スル罪ハ犯國ニ於テモ重罪輕罪ナルコト
- 犯地ノ法律ニ罰セサルガ故ニ行ヒシト推測スルニ由ルト、各國ノ刑法共通ノ体ヲナスハ差支ナキモ否テサ刑ノ如何ナル犯罪モ罰セズトスルハ危險多カラシ佛
- (ホ) 被害者又ハ日本政府ヨリ告訴告發ヲナシタルコト
- 輕卒ナル公訴提起ノ弊ヲ豫防スルノ主旨
- (ヘ) 外國政府ノ大赦ヲ受ケサルコト

刑法解釋



第五章 刑法ノ解釋

(ハ) 外國ニ於ケル外國人ノ管轄

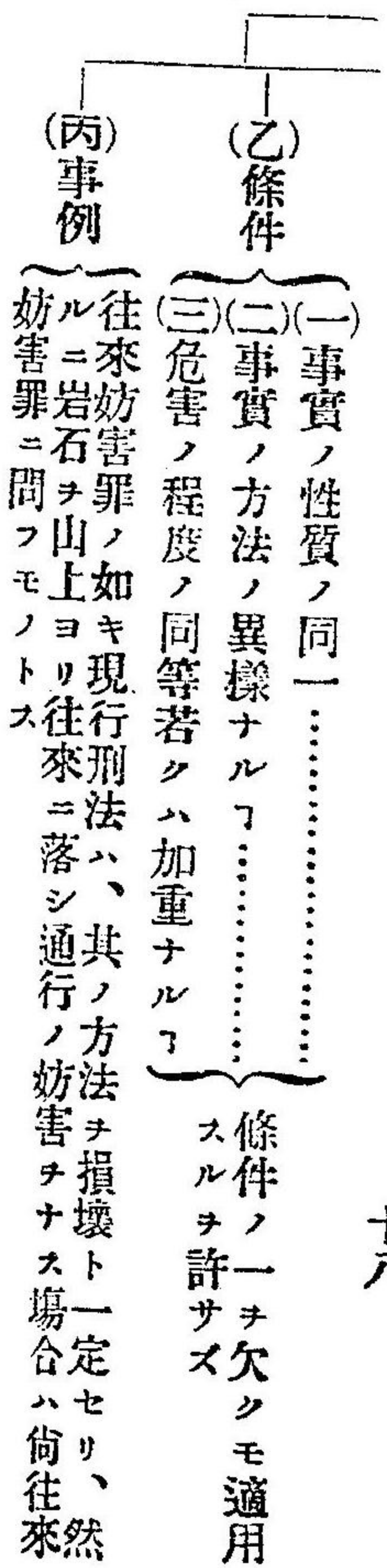
外國ニ於テ外國人ガ日本ノ安寧秩序ニ直接ノ干係ヲ有スル犯罪ヲ犯シタルハ日本ノ法律ハ上ノ條件ニ從ヒ是ヲ罰ス

(ト) 外國ノ法律ニ照ラシ未ダ公訴ノ期滿免除ヲ得サルコト

主タル被害國ニ於テ已ニ罰セサルモノヲ罰スルハ酷ニ失シ却テ社會ニ必要ナシ

(甲) 意義

尙更解釋トハ擴張的文法解釋トモ稱スヘキモノニシテ刑典明文ノ事實ト解釋ヲナスヘキ現實事實ト性質ノ同一ニシテ方法ノ異ナル場合ニ明文事實ヲ現實事實ニ擴張シテ解釋スルヲ云フ



第三編 犯罪

第一章 犯罪ノ定義

第一節 形式的定義

一 犯罪トハ刑罰ナル制裁ヲ有スル禁令又ハ命令違反ノ所爲ヲ云フ
 或ル學者ハ犯罪トハ法律ニ於テ罰スベキ所爲ヲ云フ、ト此ノ定義ニ依ルルハ刑ヲ全免ス
 ベキ者ハ犯罪ニ非ラストノ論結ヲ生ズルヲ以テ其ノ當ヲ得ズ
 定義ノ分解

- (一) 犯罪ハ禁令命令ノ明文アルヲ要ス
 禁令命令トハ刑法ヲ指ス
- (二) 犯罪ハ禁令命令違反ノ所爲アルヲ要ス
 (イ) 所爲トハ決意ヲ外部ノ事實ニ見ハシタル状態ヲ云フ
 決意ヲ消極的の外部ノ事實ニ見ハシタルモノヲ不爲ト云フ

決意ヲ積極的の外部ノ事實ニ見ハシタルモノヲ作爲ト云フ
 (ロ) 禁令命令ノ違反トハ
 刑法ノ明文ニ抵觸シタル所爲ヲナスコト
 其ノ所爲ヲナスノ權利ヲ有セザルコト
 ノ二條件ヲ有スル者ヲ云フ

第二節 實質的定義

一 犯罪トハ國家生存條件ノ否認行爲ヲ云フ
 是レ進化主義ヲ根據トスル定義タリ
 犯罪ノ實質上ノ定義ハ刑罰權ノ主義ノ異様ニ依リテ異ルモノト故ニ定義ノ正否ハ刑罰權
 ノ基本ノ正否ニ付テ看察スベシ、余ハ進化主義ヲ贊同ス故ニ定義モ亦第一位ニ置ク
 一 現行刑法ノ折衷主義

犯罪トハ正義ニ反シ同時ニ國家ノ利益ヲ害スルノ所爲ヲ云フ
 故ニ現行法上犯罪ノ實質ハ左ノ二條件ヲ含有ス
 (一) 社會ノ正義ニ反スルコト (害アルモ正義ニ反セザレバ罪トナラズ)
 (二) 社會ノ利益ヲ害スルコト (正義ニ反スルモ害ナクレバ罪トナラズ)
 (ベルネル氏ノ說)

犯罪ハ各人が社會一般ノ意思ニ反シ公權、私權ヲ破リ又ハ國家ヲ維持スル風義道德ヲ紊
 ル所ノ不正ノ所爲ヲ云フ

第二章 犯罪ノ種別

第一節 重罪、輕罪、違警罪

種別：重罪、輕罪、違警罪

標準：刑罰ヲ以テ罪質ノ輕重ヲ知ルノ標準トス

三罪區別ノ標準タル刑罰ハ

法律上未ダ加重減輕セサルモノヲ以テ定ム

注意スベキハ刑法第二編以下ノ加重減輕ハ總則ノ加重減輕ノ如ク犯情ニ基ク者ニ非ラズ
ノ罪質ヲ異ニシ加重減輕ノ性質ヲ有セス故ニ加重減輕セサルトハ總則ノ加重減輕ノミチ
指ス、蓋シ刑ヲ看テ罪ノ性質ヲ知ルト云フ主義ヨリスルハ甚タ適當ナルモノトス

別罪ノ三區

(甲) 裁判構成法上ニ於テハ管轄ヲ異ニス

(乙) 刑事訴訟上

- (一) 公訴時効(刑訴八)
- (二) 司法警察官告訴ヲ受ケタル時ノ手續(同四九)
- (三) 準現行犯ノ成立及官吏又ハ一人ノ逮捕ニ於テ(同五七、五八、六〇)
- (四) 犯罪捜査ヲ終リタル時檢事ノ手續(六二)
- (五) 豫審ノ手續(六七、六九、一一四、一四二、等)
- (六) 公判ノ手續(二二七、二四〇、二四一)
- (七) 再審ヲ爲シ得ルト否ト(三〇一)等ノ差異アリ

- (一) 主刑附加刑ヲ異ニス(刑七、八、九、刑三二以下)
- (二) 假出獄ヲ得

區別ノ實益

(丙) 刑法上
ルト否ト(刑五三)(三)宥恕減輕ノ方法(刑八三)(四)再犯加重ノ方法(刑九一以下)(五)數罪俱發ノ處分(刑一〇〇、一〇一)(六)數人共犯ノ場合ニ正犯從犯ノ處分(刑一〇五、一〇九)(七)未遂犯ノ減等(刑一一三)(八)偽證罪ノ刑ニ於テ(刑二二八以下)等

第二節 有意犯、無意犯

意義 (一) 有意犯トハ犯意ヲ以テ罪成條件トシタルモノヲ云ヒ

(二) 無意犯：犯意ヲ以テ罪成條件トセサル者ヲ云フ

無有意犯

區別ノ實益 (一) 犯罪ノ成否ニ干ス (二) 有意犯ニ未遂アリ、無意犯ニ未遂ナシ (三) 有意犯ニ過失犯アリ無意犯ニ過失ナシ (四) 有意犯ニ教唆罪アリ無意犯ニ教唆罪ナシ

第三節 行犯、不行犯

意義 行犯トハ：犯罪ノ成立ニ積極的行爲ヲ要スルモノヲ云フ

不行犯

區別ノ實益 (一) 不行犯ニハ未遂犯ナシ (二) 行犯ニハ未遂犯アリ

第四節 即成犯、繼續犯

意義 即成犯トハ：犯罪實行ノ狀態ニシテ比較的僅少ノ時間ニ實行シ得ル性質ノ犯罪ヲ

繼續犯トハ：犯罪實行ノ狀態ニシテ比較的永久ノ時間ヲ要スベキ性質ノ犯罪ヲ云フ

即成 繼續犯

標準 (刑法第二編以下各罪ノ成立條件ニ照ラシ共ノ實行ノ即成ナルヤ、繼續的ノ性質ナルヤヲ鑑別スベシ)

實益 (一) 公訴ノ時効ニ付キ起算點ヲ異ニス (刑一七八)
 (二) 繼續犯ハ時間ノ長短ニ刑ノ輕重ヲ異ニスルコアリ (刑一七八)
 (三) 繼續犯ハ犯地ヲ異ニスル場合ニハ刑法ノ効力ニ干スル問題ヲ生ズ

即成犯ト繼續犯ト行犯、不行犯ノ干係

即、續、行犯ノ細別ニ非ラズ、不行犯モ尙ホ即成犯アリ、繼續犯ニモ不行犯アリ (刑一一五、一一八)

連續犯ト繼續犯トノ區別

連續犯ハ單一ノ目的ヲ數度ニ達セントスルモノニシテ繼續犯ト異ル所ハ意思ノ繼續ノミニシテ外形上所爲ノ繼續ナキニアリ

第五節 單一犯、慣行犯、連續犯

單一犯トハ：一回事ヲ行ヒタルノミニテ成立スル犯罪ヲ云フ

慣行犯トハ：同一ノ所爲ヲ數回爲サレバ成立セサル犯罪ヲ云フ

連續犯トハ：數個ノ單行犯ヲ唯一ノ目的ヲ以テ犯シタル結果ヲ一罪トナスモノヲ云フ (官印偽造行使ノ如キ)

慣行犯ト繼續犯トノ區別

似點：比較的長時ヲ罪成ニ要スルニアリ
 異點：繼續犯ハ一回ノ所爲慣行犯ハ數回ノ所爲

似點：比較的長時ヲ要ス

單一犯

慣行 連續犯

繼續犯ト連續犯ト

異點 (イ) 繼續犯ハ所爲ノ一回：連續犯數回
 (ロ) 繼續犯本來一罪：連續犯目的ノ連結ヲ斷絶スルハ數罪トナリ得ルモノ

似點 (一) 數回同一ノ所爲アルコト (二) 時間ノ長キコト (三) 同一ノ決心ヲ以テナス

慣行犯ト連續犯ト

異點 慣行犯ハ數回ノ所爲ヲ罪成條件トス
 連續犯ハ各所爲ハ一罪トナリ得ベキ者

第六節 現行犯、非現行犯

意義 現行犯トハ現ニ行ヒ又ハ行ヒ終リタル際ニ發覺シタル罪ヲ云フ
 非現行犯トハ犯罪實行終了迄ニ發覺セサル罪ヲ云フ

標準 犯罪發覺ノ狀態カ犯罪實行ニ密接シタルヤ否ニアリ

區別ノ實益

(一) 刑法上ニ於テハ現行犯ニ非ラサレバ所罰セサルモノアリ

(二) 刑事訴訟法上ニ於テ逮捕又ハ豫審ノ手續ニ差異ヲ有ス (刑附、五八、六〇、一四二以下)

(三) 憲法上ニ於テ議會々期中議員ノ逮捕ニ付キ現行タルト否トニ依リ議院ノ許諾ヲ要スト否トノ別アリ

第七節 附帶犯、非附帶犯

附帶犯トハ同一ノ場所ニ於テ同時ニ一人又ハ數人ニテ數罪ヲ犯シタル中 (一) 數人通謀シテ日時又ハ場所ヲ異ニシ數罪ヲ犯シタル中 (二) 自己又ハ他人ノ犯罪ヲ容易ニスル

附帶犯

爲メ他ノ罪ヲ犯シタル者(三)ノ場合ヲ云フ
非附帶犯トハ附帶犯ニ非ラサル者ヲ云フ

區別ノ實用(一)刑事訴訟法上「訴ナケレバ理セズ」トノ原則トス辨論ニ依リ發見シタルハ此ニ例外トシ「訴ナク」トモ裁判スルコトヲ得從テ管轄ニ變動ヲ生スルコトアリ

第八節 國事犯、非國事犯

意義(一)國事犯トハ國家及國家ノ統治權ヲ直接ニ侵害スル所爲ヲ云フ
非國事犯トハ非ラサル者ヲ云フ

區別ノ實用(一)重罪ノ主刑ヲ異ニス(死刑ヲ除ク)(定役、監視)(二)裁判管轄ヲ異ニス(三)上訴

國事犯

標準：犯罪ノ物体

區別ノ實用(一)重罪ノ主刑ヲ異ニス(死刑ヲ除ク)(定役、監視)(二)裁判管轄ヲ異ニス(三)上訴

第九節 普通犯、特別犯

意義(一)普通犯トハ刑法上ノ犯罪ヲ云フ
特別犯トハ刑法外ニ特ニ定メタル刑典ノ犯罪ヲ云フ

標準：違反ノ法則

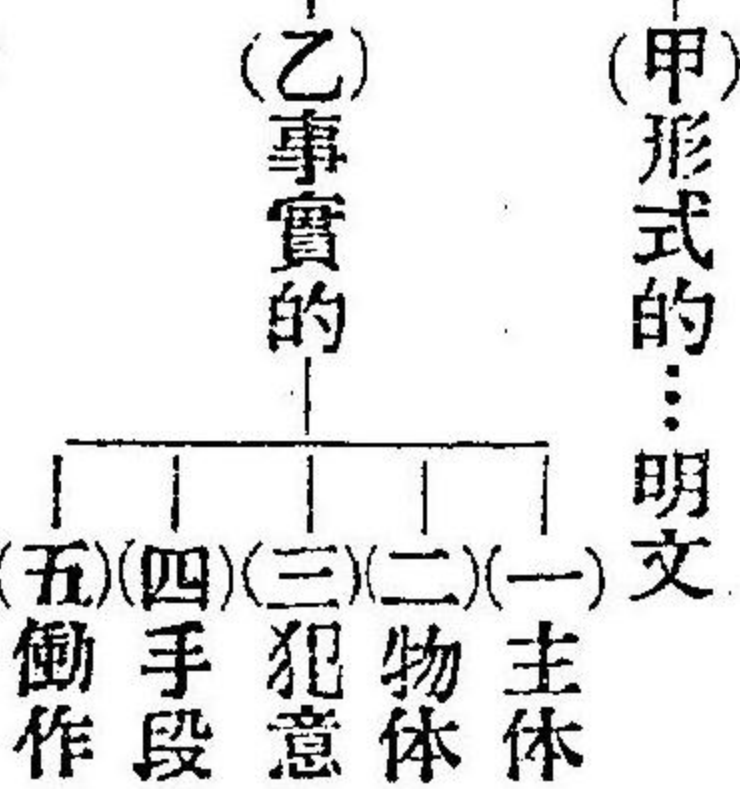
區別ノ實用(一)刑法總則ノ適用ニ付テ特別犯ハ特ニ適用スルコトノ明言アル場合ニ限ル(二)特別犯ニ再犯加重、數罪併發ノ例ヲ用ヒズ(三)管轄裁判所ヲ異ニス

普通犯

第三章 犯罪ノ成立

犯罪成素

常素



特素：法律ガ或ル犯罪ニ限リ成立條件トシタルモノヲ云フ

第一節 犯罪ノ常素

第一款 形式的常素

(一)明文：犯罪事實ハ刑法ノ明文ニ定メタル禁令命令違反ノ事實タルコトヲ要ス

(註)此ノ原則ハ現行刑法第二條ニ「法律ニ正條ナキ者ハ何等ノ所爲ト雖モ罰スルコトヲ得ズ」トシ明文ハ犯罪ノ一要素タルコトヲ示シタリ

(二)制典理由 (犯罪事項ヲ確定スルノ必要如何)

- (甲)國家ヨリ看察スルハ：豫メ犯罪事實ヲ一定シテ禁令命令ヲ示シ犯罪ノ社會ニ現出セザラシムコトヲ豫防スルノ主旨(岡田學士刑法論八二號)
- (乙)臣民ヨリ看察スルハ：犯罪事實ヲ一定スルハ臣民ノ爲、不爲ノ標準ヲ示シ安シテ行爲ヲ爲サシムルニアリ蓋シ犯罪ヲ一定セズ判事ノ認定ニ一任スルコトセ

バ、人類ノ各自ハ良心ノ作用必シモ一定セズ良心ノ衝突ガ犯罪ヲ認メラル、ニ至リ臣民ハ爲不爲ノ標據ニ彷徨スルニ至ル(倉富氏犯法講義一〇)

(丙) 判事ノ職權ノ沿革ヲ示ス
佛國ガ專權主義ノ刑制ヲ改メ大革命ノ際ニ此ノ原則ヲ示シタルモノニ判事ノ犯罪認定權ヲ剝奪シタルモノトス(富井博士刑法論綱 岡田學士刑法論九八)同時ニ又々刑法ノ類推解釋ヲ禁止シタルモノトス

(三) 判決例
法律ノ明文外ニ出テ事ヲ處斷スルコトヲ得ズ(一) 法律ノ禁ヲ犯スヲ容易ナラシムルモ其ノ禁セサル所爲ハ之ヲ罪トスルコトヲ得ズ(二) 法律ノ文意ヲ擴張シテ人ヲ罰スルヲ得ズ(三) (十五年一月三十日大審院判決)

(四) 試問 刑法第二條ノ意義ヲ説明スベシ(明治ノ廿四、代言廿五)
本款排置ニ干シテ

本項ハ刑ノ適用又ハ刑法効力ノ一部ニ排置シ來リタリ(論綱、倉刑、正義、井上、正、操、君講義) 然ルニ岡田學士初メテ犯罪成立ノ部ニ編入セラレタリ刑法第二條ノ明文タル一面ニハ刑法ノ効力タリ他面ニハ犯罪成立ノ條件タリ余ハ刑法ノ効力ハ時、處、人、ニ止マリ、第二條ノ如キハ犯罪成立ノ形式條件トシテ説明シ刑法効力ナル範圍ヨリ脱セシムルヲ適當トス、序次ノ慣用ト便宜ヲ捨テ特ニ排置シタル所以

第二款 事實的常素

第一項 犯罪ノ主体

犯罪ノ主体

第一段 主体能力

(一) 主体タルベキ者：肉体ノ感覺ヲ有スル有形人
法人即チ無形人ハ犯罪ノ主体タルコトヲ得ズ

主体ノ能力トハ犯人トシテ刑法上ノ責任ヲ負ハシムルニ欠クベカラサル要件ヲ云フ
心性ノ作用ヲ云フ

意思
(一) 辨識力
(イ) 倫理的：正邪善惡ヲ識別ス(意思ノ善惡ノ標準)
(ロ) 物理的(物理上因果ノ原則ヲ識別ス(故意ノ有無ノ標準)

(二) 自由
意思即チ心性作用ヲ妨害スベキ外部ノ原因ナシ自由ニ決定シ得ベキコトヲ要ス

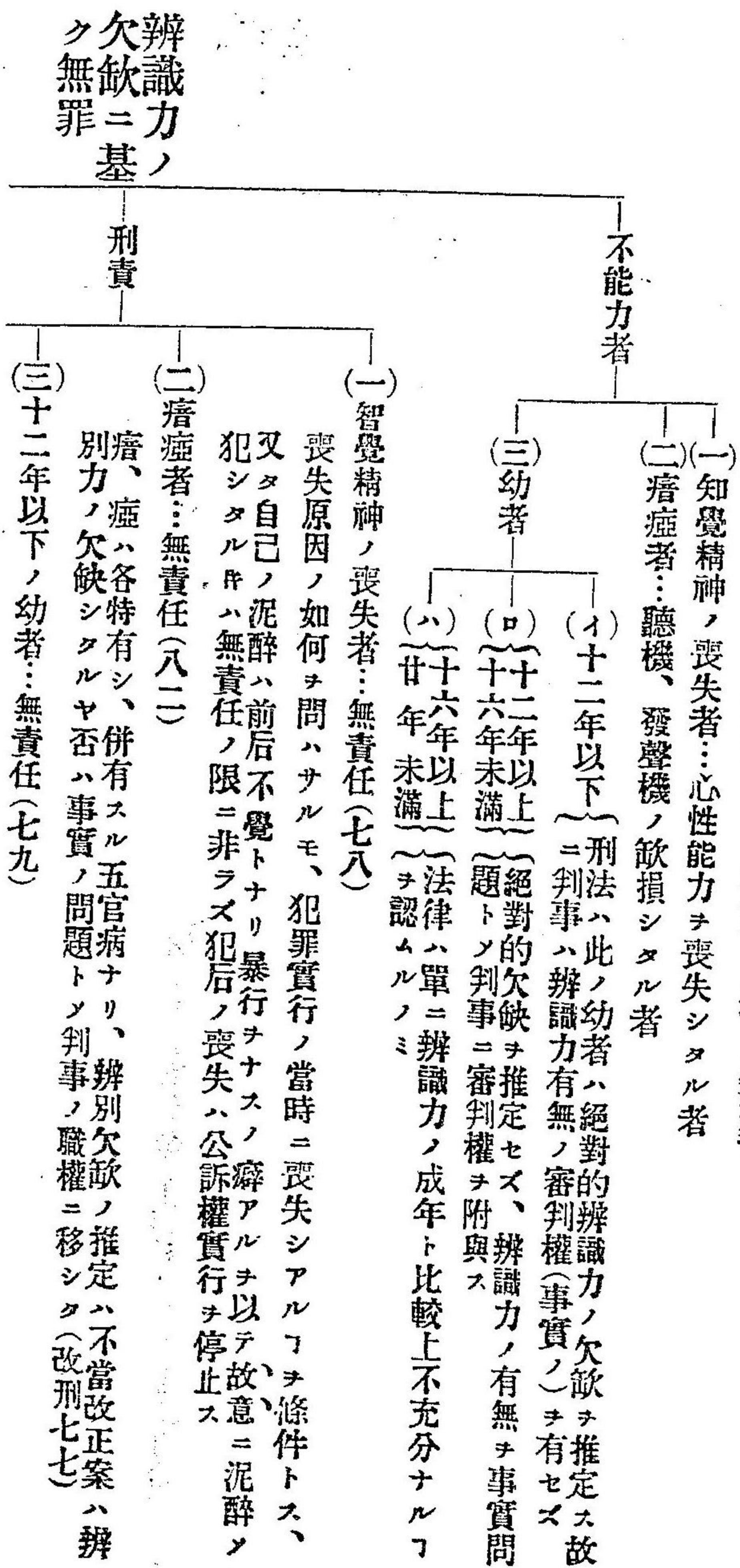
行止ノ自由：決意ヲ外部ニ表彰スル舉動ノ自由アルヲ要ス
學者ハ意思アリ自由アル行爲ヲ「神識舉動」ト云フ蓋シ「責任アル所爲」ト云フノ義ナリ

(注意) 犯罪：ト犯罪、意思ノ干係

(イ) 犯罪ハ犯罪成立ノ相對的條件ナリ、換言スレバ犯罪ハ犯罪ノ成立條件トナル原則ナレバ、變例トシテ過失罪又ハ違警罪ノ如キ犯罪ヲ要スルコトナシ
(ロ) 意思ハ犯罪ノ絕對的條件ナリ、意思ナキ者ニ犯罪ナシ故ニ重輕罪ハ勿論違警罪ト雖モ十二歳未滿ノ者ヲ罰スルコトナシ(刑八三)
(ハ) 犯罪ト意思ノ干係

意思ハ犯意ヲ發生スルノ本源ニノ意思ガ犯罪ヲ行フノ方針ニ向テ一定シタル
ハハ犯意トナル、故ニ意思ナキ者ハ犯意ヲ生スルコトナシ

第二段 辨識力ノ欠缺ニ基ク無罪



是レ等ハ殆ンド心性作用ヲ備ヘサルモノナレバナリ

(四) 十二年以上十六年未満、事實上〔辨別無キ者〕無責任〔辨別有ル者〕本刑二等減(八〇、一)

(五) 十六年以上廿年未満：本刑一等減(八一)

減等ノ理由ハ成人ト比較的正邪善惡及社會ト善惡ノ關係ヲ考察スル心性力ノ不完全ナレバナリ

目的：(一) 社會ノ善惡ヲ防除スルヲ(二) 快悛ノ途ニ就カシムルヲ

性質：刑罰ニ非ラズノ國家ガ行政處分トシテ監督スルモノトス

處分 (一) 滿八歳以上滿十六年迄 (二) 暗啞者五ヶ年以下……… (三) 滿十二年以上十六年未満ノ辨識力欠缺者ハ滿廿年迄

條件：留置ノ必要ナル情狀 (一) 教育監督ノ不充分ナル疑アルハ… (二) 放任ハ社會ニ害ヲ流スノ憂アルハ…

懲治場ニ留置

第三段 自由ヲ缺クノ罪

自由ヲ缺クニ基ク無罪ニ干シテ法文ハ刑法第七拾五條ノ一條ニ定メ且ツ同條ハ有形ノ自由ト精神上ノ區別ヲナサズ殊ニ此ノ點ハ異論アル條文ナレバ解釋ノ便宜ヲ計リ是ヲ區別セズ説明ス

第一則 第七十五條第一項ノ解義

(甲) 明文ノ意義

一明文「抗拒スベカラサル強制ニ遇ヒ其ノ意ニ非ラサルノ所爲ハ其ノ罪ヲ論セズ」トアルハ犯
 意ヲ缺クノ義ニ非ラズ
 爲、不爲ノ自由ヲ欠クノ所爲ハ無責任ナリトハ原則ヲ示シタルモノ
 ナリトハ學說ノ一致スル所ナリ、「不可抗拒強制」トハ自由ヲ欠クノ原因ヨリ考察シタ
 ルモノニシテ、抗拒スベカラサル強制ト云フ事實アルハ自由ヲ欠クト云フ結果ヲ生ス
 ルヲ以テ結局同一義ニシテ考察ノ主体ヨリスルト物格的ヨリスルトノ差アルノミ

(乙) 身体ノ自由ヲ欠ク場合ヲ含ムカ

(一) 身体上ノ強制：直接ニ身体ニ腕力ヲ施スチ云フ

假令甲カ乙ノ手ヲ採リテ丙ノ家屋ニ放火セシメタルガ如キチ云フ
 元來「所爲ハ決心ニ隨伴スル身体ノ舉動ヲ云フ」然ルニ身体上ニ強制ヲ受ケタルハ
 「決心ト身体ノ舉動トハ全ク其連結ヲ斷絶シ」居ルヲ以テ理論上所爲トスルヲ得ズ單ニ
 強制者ノ機械トナリタルニ過キス、所爲ナキ故ニ無責任ハ當然ノコトニシテ明文ヲ待テ知
 ルベキニ非ラズ、其ノ論果

強制
 種類ノ

ハ身体上ノ強制ハ本條ノ中ニ包含セズ

トハ解釋家ノ說一途ニ出ツ、然レモ草案ノ文義ト現行文ト改正草案トヲ對照スルハ
 身体上ノ強制ヲ含有スルコトヲ斷定スルノ適當ナルヲ知ル

「所爲ナキ」トスルモ「自由ヲ欠ク」ト云フモ、實用上責任無シトノコトニ至テハ同一ナ

(二) 精神上ノ強制：トハ脅迫ヲ云フ、即チ甲カ乙ニ今丙ノ娘ヲ殺サシムレバ汝ヲ殺スト迫ルガ
 如キ場合ニシテ「甲カ乙ニ丙ノ娘ヲ殺サズバ汝ヲ殺ス」トハ客観的ニ看ルルハ強制ニ

ノ、直チニ身体ニ施ス強制ニ非ラズ、主観的ニ看ルルトキハ丙ノ娘ヲ殺サシムレバ自己ノ
 命ヲ捨ツルノ止ムヲ得ザルニ至リ、殺スモ殺ササルモ自己ノ欲スル所ニ任スチ得ズ、
 即チ決意ノ自由ニ障礙ヲ與フルノ義ニシテ精神上ノ自由ヲ欠キタルモノナリ

本項ハ
 精神上ノ自由ヲ欠ク場合ノミ

ト解セサルヲ得ズ蓋シ第一理由ト同一

第二則 自由ヲ欠キタリトスルニハ如何ナル條件
 ヲ要スル乎

ヲ要スル乎

自由ヲ缺クノ原因ハ抗拒スベカラサル強制トス(現行法ニ依レバ)故ニ

(イ) 抗拒ス可ラサル強制ニハ如何ナル條件ヲ要スル乎

ヲ審案スベシ、而シテ其條件ハ法律ニ於テ指摘セサルヲ以テ裁判所ハ職權ヲ以テ之ヲ認定ス

(ロ) 抗拒スヘカラサルヤ否ハ事實ノ問題トス

故ニ上告ノ理由トスルヲ得ズ

(ハ) 事實認定ニ付キ標準トスルハキモハハ

危害ノ重大ト目前ニ切迫シタルヤ否ヤ

ヲ標準トシ被告人ガ果シテ自由ヲ欠キタルヤ否ヲ最局ノ目的トシテ審理スルコトヲ忘ルヘカラス

第三則 七十五條第二項ノ解義

(甲) 第一項ト第二項トノ關係

第一項ハ自由ナキ所爲ノ無責任ナル原則ヲ示シタルモノニシテ第二項ハ抗拒スヘカテサル強制アリタルヤ否テ事實審判ノ權ヲ禁止シタル法律ノ推定ヲ示シタルモノトス其結果ハ第二項ノ條件ヲ證明シタルハ裁判所ハ其證明ニ羈束ヲ受ケ反對ノ斷定ヲ降スヲ得ズ此ノ主旨ハ改正案六十九條ニ於テハ明ニセラレタリ

(乙) 第二項ノ解義

明文(天災又ハ意外ノ變ニ因リ避クヘカラサル危難ニ遇ヒ自己若クハ親屬ノ身体ヲ防禦スルニ出テタル所爲モ亦同シ)

本項ハ第一項ノ制限ニ非ラズ、第一項ノ自由ヲ欠クノ原因ヲ示シタルモノニ非ラズ

第一項ノ適用ヲ示シ且ツ前則ニ示シタル主旨ニ出テタルモノトス

故ニ是等ノ原因存セサルモ苟クモ「自由ヲ欠ク」ト云フ事實アルハ本條第一項ノ適用ニ差支ナキナリ

第二項 犯罪ノ物体

第一段 意義及性質

意義

(甲) 狹義 犯罪ニ依リ妨害ヲ受ケタル國家ノ權利若クハ利益ヲ云フ (刑事上嚴正ニ論スルハ)

(乙) 廣義 犯罪ニ依リテ妨害ヲ受ケタル凡テノ國家ノ權利利益、又ハ私人ノ權利ヲ云フ

此ノ解義ハ(一) 刑事被害ト(二) 犯罪ニ基ク民法的被害トヲ含有ス、理論上(甲)ノ意義ヲ正當トスルモ、民法的被害ハ刑事被害ノ原子トシテ犯罪ノ成立ニ密接ノ干係ヲ

犯罪ノ物体

有スルコアルヲ以テ廣義ノ解義ニ從フベシ

能力：國家ノ權利々益若クハ私人ノ有スル權利ハ凡テ犯罪ノ物体タルヲ得

學者ハ此ノ權利能力ヲ稱シテ法律上ノ能力ト云ヒ、此ノ他物理的能力アリトシ引例トシテ殺人ニハ生命ナルベカラズ生命ハ物理的能力ナリト云フニ在リ、然レモ生命ナキ者ハ人身權ナク即チ權利能力ナキニ依ル

被害事實 國家ノミ直接ノ被害者トナレル場合、(一)：私人ノ被害者トナリタルガ爲ニ國家モ共ニ間接ノ被害トナルハ、國家モ私人モ共ニ直接ノ被害者タルコアリ

被害事實各自ノ干係

(甲) 犯罪ノ成立ニ必要ナル條件ハ刑事法上ノ被害即チ直接又ハ間接ニ國家ノ被害ヲ生シタルコト是ナリ

(乙) 民法上ノ被害即チ私人ノ被害ガ國家ノ被害ト密接ノ干係ヲ有スルハ民法上被害ノ欠缺ハ國家ノ被害ノ欠缺トナリテ犯罪成立條件ノ欠缺トナル故ニ此ノ場合ハ民法上ノ被害ハ犯罪條件タルノ外看テ呈スルノミ

被害事物ト犯罪ノ干係

(イ) 犯時ニ於テ拋棄セラレタル權利ハ物体能力ナシ

(ロ) 犯后ニ於ケル權利、拋棄ハ犯罪ノ成立ニ干係ナシ

(ハ) 犯前ニ於ケル被害事物ノ實體的消滅ハ物体ノ不能トナリ犯罪ヲ成立セズ犯后ノ消滅ハ犯罪ノ成立ニ干係ナシ

(ニ) 被害事物ノ形体的消滅(權利移轉)ハ犯事ノ前后ヲ問ハズ犯罪成立ニ干係ナシ

- (ホ) 私人ノ被害カ國家ノ被害ト密接ノ干係ヲ有スルハ國家ノ公益ヲ害セサル以上ハ被害者ノ承諾ヲ以テ權利ヲ拋棄スルヲ得
- (ハ) 被害物存在ニ同様ハ罪質ノ移動ヲ生スルノ因トナリ、刑ノ輕重ニ干スルコアリ
- (ニ) 被害物ノ價額ハ輕重大小ハ刑ノ輕重ニ干ス
- (チ) 被害者ノ身分ニ依リ特別ノ手續ヲ要スルコアリ

第二段 物体ノ不能

意義：被害事物ト爲リ得ベキ資格ヲ有セサルカ若シハ被害事物ノ存在セサル場合ヲ云フ

物体不能

種類

- (一) 法律上ノ不能
 - (イ) 身體ノ身體 (一般)ノ不存、消滅ハ不能トナル
 - (ロ) 財權 (主體) 併有セサレバ不能
- 或ル學者ノ引用シテ殺意ヲ以テ石地藏チ切リ付ケタルハ法律上ノ不能ナリ
- (二) 事實上ノ不能
 - (イ) 目的物ノ相對的不存 (犯人ノ豫想シタル場所ニ存セサルハ不能)
 - (ロ) 目的物ノ絕對的不存 (犯人ノ豫想シタル目的物ノ絕對的不存在セサルモ不能)

第三項 犯意

第一段 定義及性質

定義：犯罪ヲ行ハントスル決心ヲ云フ (即犯罪ノ故意)

犯意トハ意思ヲ或目的ニ向ハシムルノ義ニシテ罪トナルベキ所爲ヲ行フノ意思ヲ云フ (富井博士論綱一四)ト犯意ハ國法上犯罪ト認メタル所爲ヲ行ハントスルノ決心ヲ云フ (岡田學士刑法論一四九)國法上犯罪ト認メタル所爲トハ結局犯罪ト云フ義ニ返ス

決意順序

- (一) 欲望 (人類百般ノ行爲ハ欲望ニ支配セラル、犯罪行爲ノ第一着ニ起ル者ハ欲望ナリ、決心ヨリ看ルハ緣由即目的)
- (二) 希望 (欲望ハ或ハ事實ニ接シ又其他ノ刺撃ニ依リ是ヲ實際ニ逐ケントスルノ希望ヲ生ス)
- (三) 決心 (希望ヲ達セントスルノ思料ヲ一定(即チ決心)スルモノトス)

性質：犯罪成立ノ條件

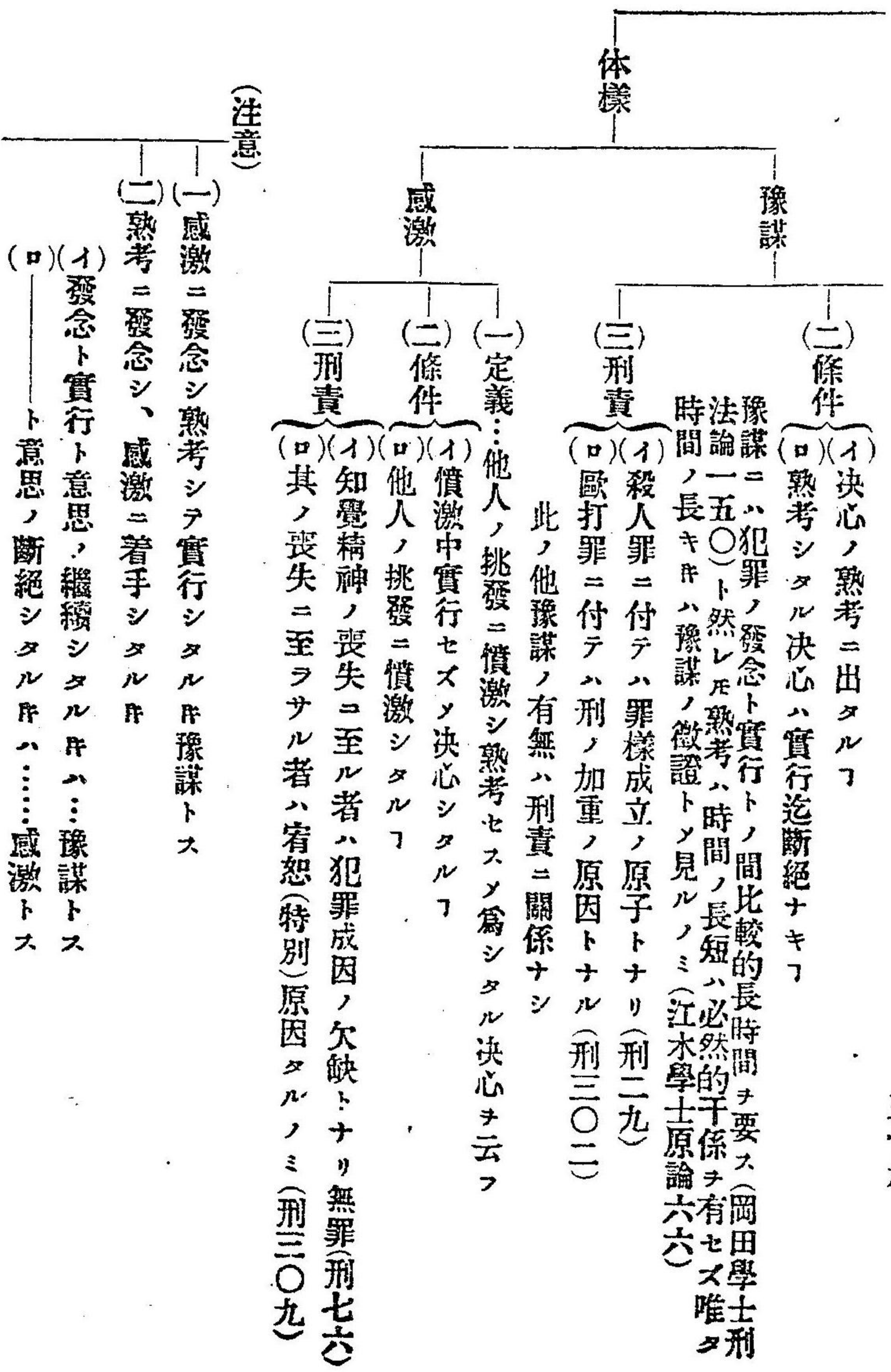
犯意ト稱スベキモノ、限界ヲ云フ

犯意ヲ行ハントスル最後ノ決心ニ止マリ、決心ノ緣由タル欲望即チ目的ノ如何ヲ問ハズ、然レモ犯罪ノ近因タル希望ヲ發動シタル事實ノ誤認ハ決心ノ無効ヲ惹起ス

犯意

犯意アリトスルニ欠クベカラサルモノヲ云フ

- 條件
 - (一) 或ル事實ヲ知ル (イ) 被害者、被害物ヲ知ル (ロ) 事實ニ對スル或ル刺撃ノ結果ヲ豫知スル (因事實)
 - (二) 事實刺撃ノ結果ヲ希望スル
 - (三) 希望ヲ實行セントノ思料一定シタル
- (一) 定義：熟慮ニ出テタル犯罪實行ノ決心ヲ云フ



犯意ノ緣由

過失

- (一) 犯意ノ緣由トハ：犯罪ノ實行ヲ決心セシメタル理由ヲ云フ
 - (二) 犯意ト緣由ノ區別：犯意ハ犯罪實行ノ決心ナルガ故ニ犯意ハ一定シ
 - (イ) 犯人ノ如何ニ依リテ異ルコトナシ、詳言スレバ犯意ハ刑法第二編ノ各條ニ規定シタル所爲ヲ行フノ決心ナレバ萬人一定ノ決心ヲ有ス：緣由ハ：犯罪ノ第一因タルト同時ニ、犯人終局ノ目的ナレバ各人ニ依リ其ノ主旨ヲ異ニス、其ノ結果ハ犯意ハ一般罪成ノ條件タリ、緣由ハ一般條件ヲラズン特別ノ罪成條件タルコアリ、又タ罪様條件トナラザルコアリ
 - (ロ) 犯意ハ刑ノ加重ノ原因トナルコトナシ、緣由ハ刑ノ加重原因トナル
 - (三) 豫謀ニ着手シ實行中感激ヲ生シタルハ豫謀トス
 - 但シ感激ニ依リ豫謀以外ノ罪惡ヲ犯シタルハ：此
 - (イ) 豫謀ノ罪ヲ單ニ害ヲ過大ナラシメタルハ：……豫謀
 - (ロ) 感激ニ他ノ特別罪ヲ構成スルハ特別罪ニ付テハ：感激
- 第一段 犯意ノ緣由

第二段 過失

定義：相當ノ意思ヲ缺キタル意思ノ状態ヲ云フ

相當ノ注意ヲナスルハ避ケ得ベキ者ナルニ注意ヲ欠キタルガ爲ニ意外ノ結果ヲ生スルコトアリ此ノ不注意ヲ過失ト云ヒ(意思ヨリ看テ)其ノ意外ノ結果ヲ生セシメタルコトヲ過失ノ所爲ト云フ

種類

- (一) 疎虞
實行セントスル所爲ハ危害ヲ生スベキ性質ノ者ナルヲ豫知スルモ自己ノ爲ス方法ニ於テハ其ノ危害ヲ防クニ十分ナリト輕卒ナル思料ヲ定ムルヲ云フ
- (二) 懈怠
危害ヲ生スベキヲニ全ク注意セズ或ル所爲ヲ爲シタルニ意外ノ結果ヲ生シタル場合ヲ云フ

過失ノ種類ハ刑法上ノ責任ヲ異ニセズ、刑ノ數量ハ事實認定權ニ一任シタリ

第四段 犯意ヲ欠クノ無罪

第一則 第七十七條第一項本文ノ解義

原則：犯意ナキ所爲ハ其罪トノ論セズ

犯意ヲ欠クノ無罪

刑法第七十七條第一項罪ヲ犯ス意ナキノ所爲ハ其罪ヲ論セズト即チ犯罪ノ故意ナキ所爲ハ其罪責ヲ生セズトノ意

犯意ヲ欠クトスルノ標準：犯意ノ條件ヲ適充セサルハ犯意ナキモノトスベシ

第二則 第二項ノ解義

- (一) 明文：罪トナルベキ事實ヲ知ラズシテ犯シタル者ハ其ノ罪ヲ論セズ
- (二) 明文ノ意義

「罪トナルベキ事實」トハ刑法第二編以下ニ規定シタル犯罪ノ罪成條件ヲナスベキ事實ト云ノ義ニシテ岡田學士ハ情ヲ知ラザルモノト解セラレタリ

(三) 明文ノ定範及實質的理由

第二項 解

從來學者ハ此法文ヲ解スル者多クハ「自己ノ妻ナリト信シテ姦通シタルニ多人ノ妻ナリシガ如キ」主旨ノ二三ノ引例ヲ以テ解義ヲ終ハル、然レモ是レ明文ノ所謂「事實ヲ知ラズ」ト云フノ一種ニシテ其ノ應用ノ定範ヲ劃示スルニ足ラズ

余ハ思フニ本條明文ノ定範ハ

- (イ) 罪成條件タル物體事實ノ錯誤
 - (ロ) 罪成條件タル動作ト動作ノ結果トノ物理的關係ノ錯誤
- ノ場合ニ適用スベキモノトス、蓋シ物體事實ト動作及其結果ノ物理的關係ハ犯意近因ニ必要ノ事實ナレバナリ、故ニ事實ヲ知ルト否トハ、犯罪ノ故意ノ有無ヲ斷スルニ十分ナリ、其他ノ犯意條件ノ(二)(三)ノ如キハ犯人自体ニ付キ審判スルノ外ナキモノトス、是レ本條ガ

罪トナルベキ事實ヲ知ラサル者ニ犯意ナシトシタル所以ナリ

(四) 明文ノ形式的理由

第一項ノ犯意ナキ所爲ハ無罪ナリトノ原則ノ適用ヲ示シタルニ過キズ

(五) 第二項ノ規定ヨリ生スル審判上ノ結果

被告ガ事實ヲ知ラサルヲ證明シタルハ裁判所ハ犯意ノ有無ヲ審判スルノ權能ナク其ノ證據ニ基キ無罪ヲ宣告ス

第三則 第三項ノ解義

(一) 明文：罪本重カルベクシ犯スル者ハ其ノ重キニ從テ所斷スルヲ得ズ

解第三 義項

- (一) 意義
 - 刑法第二編以下ニ規定シタル特別ノ加重ノ原因ヲナスベキ事實ヲ知ラズシテ犯シタル罪ハ其ノ重キ部分ヲ犯スノ意ヲキモノトセサルベカラズ故ニ其重キ事實ニ該ルベキ刑ヲ科スルヲ得又犯人ハ重キ刑ヲ受ケズ
- (二) 理由
 - 第二項ノ主旨ヲ徹底シタル者ナリ、元來第二項ノ明文ハ第一項ノ明文アルヲ以テ殆ン不用ニ屬ス、其ノ必要ナルハ第三項ニアリ、蓋シ第三項ハ

解第四 義項

- (一) 明文：法律規則ヲ知ラサルヲ以テ犯スノ意ナシトスルヲ得ズ
- (二) 意義
 - 第四項ハ第二項ニ於テ罪トナルベキ事實ヲ知ラサルハ犯意ナシトスルノ規定ニ照ルルヲ得ズト云フノ義ニシテ法律ノ不知ヲ免責抗辨トナスヲ許ササルノ主旨
 - 改正案ハ第二項ト共ニ第四項ヲ削除セリ、法律ノ不知ガ免責條項ヲラサルハ本條ヲ待タズシテ明ナリ(今日ハ法例アリ)

第四則 第四項ノ解義

第五則 第一項但書ノ解義 (犯意欠缺ノ無責任ノ變例)

解第一 義項

- (一) 明文：罪ヲ犯ス意ナキノ所爲ハ其罪ヲ論セズ
- (二) 意義
 - 但シ法律規則ニ於テ別ニ罪ヲ定メタル者ハ此ノ限ニ非ラズ
 - 犯意ナキ者モ法律ガ特ニ所罰スルヲ定メタルハ罰ス、即チ過失罪—違警罪ノ所罰ハ變例ニ屬ス

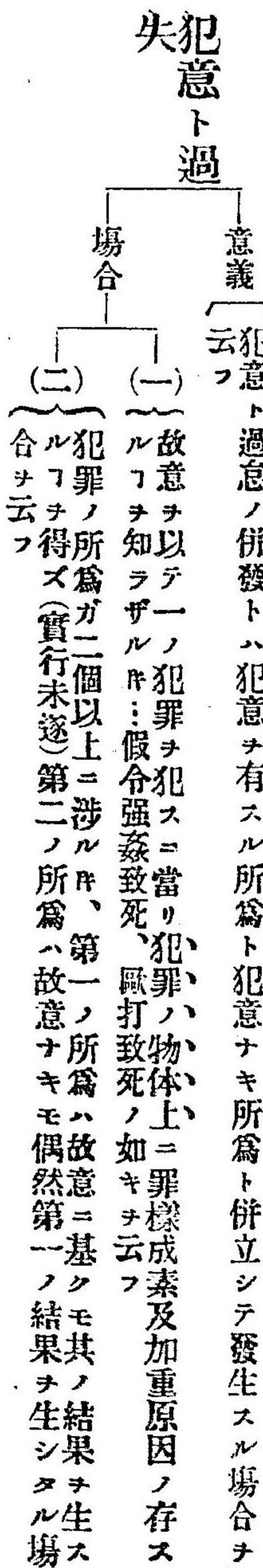
(三) 理由

- (イ) 重大ナル過失ニ且ツ危害ノ過大ナルモノハ是ヲ所罰シ過失ナカラシメンヲ期ス、過失ハ其ノ罪惡自体ヲ罰スルヲ主トセズ巨害ヲ未前ニ防止スルノ不注意ヲ責ムルモノトス
- (ロ) 違警罪ハ犯意ノ有無ヲ問ハサルヲ通則トス蓋シ違警罪ハ其實質上殆ンド警察處分ヲ行フガ如キ者ナルバナリ

第六則 事實ノ錯誤ト過失

錯誤ハ必ズシモ相當ノ注意ヲ缺クニ基ク者ト云フヲ得ズ、故ニ錯誤アル者ハ必ズ過失アリト云フヲ得ズ、過失アル者ハ必ズ錯誤アリト云フヲ得ズ、然レモ事實ノ錯誤ハ過失即チ注意ヲ欠クニ基クコトアリ現行法ニ於テハ過失ニ基ク事實ノ錯誤ヨリ犯意ノ欠缺ヲ來シタル者ヲ罰スルヲ得ズ(此ノ點ハ過失自体ヲ罰スルト區別スルヲ要ス)改正草案ニ於テハ事實ノ錯誤ニ付キ過失アル者即チ相當ノ注意ヲ欠ク者ハ是ヲ處罰スルヲ認メタリ(六七)

第五段 犯意ト過失ノ併發



(注意) 加重ノ原因タル罪様成素又ハ單純ナル加重原因ヲ知ラサル場合ハ過失ニ非ラズノ錯誤ナレバ第七十六條第三項ヲ適用スベキモノトス

第四項 犯罪ノ手段

意義：犯罪實行ノ方法ヲ云フ

手段ハ犯意ニ隨伴シテ劬シ器械ニシテ又其作用上ヨリ看察スルハ犯意ト犯罪事實ヲ連結セシムルノ媒介者タリ

能力：物理上人情上、犯罪事實ヲ形造セシメ得ベキ作用ヲ有スレバ可ナリ

犯罪手段

物体：形畫、及物件

詐欺取財ノ如キ、誘導陷害殺ノ罪ノ如キ其ノ手段ノ中ニハ諸多ノ計畫ヲ有ス又持凶器竊盜ノ如キハ手段トナルモノハ物件ナリ

手段ト豫備 余ハ手段ナルモノハ其犯罪實行ノ方法トナスヲ以テ犯罪ノ手段ヲ爲スベキ豫備ノ範圍ニ入ル者ハ未ダ手段タルノ位置ヲ有セズ犯罪實行ノ着手ニ至リテ初メテ手段タルノ位置ヲ有ス

第五項 働作

意義：犯罪事實ヲ形造スル直接ノ舉動ヲ云フ

働作

手段ト働作 一ハ犯罪事實ヲ形造スルノ方法ナルト一ハ其ノ舉動自体ヲ云フモノトス故ニ働作ナル者ハ形式、不正事實要素中働作ヲ除キ他ノ要素ヲ有シタルハ直チニ犯罪ヲ成立シ得ベキモノトス

第三款 不正の常素

第一項 意義

意義：犯罪事實ヲ行フノ權利ナキヲ云フ

犯罪ハ刑法ノ明文ニ規定シタル罪成條件トナスノミナラズ、尙ホ被告人ニ權利ナキヲ一條件トス蓋シ被告ニ權利ヲ有スルハ權利行爲ヨリ責任ヲ生セサルヲ以テ犯罪ヲ成立セサルモノトス

第二項 權利行爲

(無權利條件ヲ欠ク、無罪)

第一段 職務上ノ所爲

明文：本屬長官ノ命令ニ從ヒ其職務ヲ以テナシタルモノハ其罪ヲ論セズ

適法 形式的(一)：法律上ノ形式ニ於テ不法ナキモノ 實質的(二)：形式ニ於テ不法ナキモ事實上命令ノ不法ナルモノ

不法 形式的(三)：法律上ノ形式ニ於テ不法ナルモノ 實質的(四)：形式ニ於テ不法ナキモ事實上不法ナルモノ

(此ノ區別ハ命令ヲ服從ノ關係ヨリ側面的看察ヲ下シタルモノナリ故ニ命令ノ法律上一般ノ効力ハ別論トス)

職務行爲ト否トノ標準

屬官ハ長官ノ命令ニ從服ノ義務アルヤ否ヲ標準トス

(イ) 服從ノ義務ナキ行爲ハ權利行爲トナラズ(ロ) 服從ノ義務アル行爲ハ權利行爲

職務上ノ所爲

- (一) 刑式的不法即チ命令自体ノ不法ナルハ、服從ノ義務ナシ
- (二) 刑式的正當ナルハ、其命令ノ事實ノ錯誤ヲ理由トシテ是ガ施行ヲ拒ムコトヲ得ザレバ服從ノ義務ヲ有ス
- (三) 形式的不法命令ニ服從ノ義務ナシ、蓋シ拒絶スルコトヲ得レバナリ
- (四) 形式的適法ノ命令ハ、事實ノ錯誤ヲ理由トシテ拒ムコトヲ得サレバ服從ノ義務ヲ有ス
- (五) 屬官ニ命令ノ事實ヲ審定シ行フベキコトヲ命スル場合即チ事實審定權アル條件付命令ヲ執行スルニ事實ヲ錯誤シ爲ニ不法タルハ、屬官ハ其ノ責ニ任ス蓋シ法律ノ不誠ハ免責條項ヲラサルト本條ヲ規定シ主旨ヨリ如此解釋ス

適用ノ範圍：命令ノ法律ニ反スル知リ執行シタルト知ラズト執行シタルトヲ問ハズ

理由

我法典ノ解釋上(草案九〇末項及註釋改草六九三)自由ノ喪失ニ基クモノト云フベシ、然レモ今日解釋家ノ多數ハ刑法ガ自由ニ關スル項目ト別項ニ規定シタルヨリ如此不當ノ解チナサズ、屬官ハ長官ノ命令執行ヲ職務トス若シ命令ノ當否ヲ争フコトヲ得ルトセバ命令行レス政綱案レ法律ノ執行上滯滞ヲ來スヲ以テ默從ノ義務ヲ命シ當否ヲ争フコトヲ得ズ不當ノ執行ヲナスノ已ムナキヲ豫認シタルヲ以テ一方ニ無責任ノ原則ヲ示シタルモノトス

第二段 正當防禦

定義 定義トハ暴行ニ依リ不法ニ現ニ侵害セラレントスル身体生命財産上ノ權利ヲ私力ヲ以テ保護スル權利ヲ云フ

性質 暴力ニ依ル權利保護ノ權利ナルニアリ、通常權利ノ侵害ガ對人的ノ者ナルハ公力ニ依リテ保護セラレ、其原則トス、正當防禦ハ保護權ノ變例ナリ

正當防禦

條件

- (一) 自己若クハ他人ノ身体(自由貞操ヲ含ミ名譽ヲ含マズ)生命財産上ノ權利ヲ侵害セラレントスルコト(刑三一四)
- (二) 侵害ノ手段ハ暴行ニ出ツルコト(刑三一四)
 - 平和手段ニ出ツルハ公力ノ保護ヲ待ツ餘地アリ
- (三) 侵害ノ不法ナルコト：攻撃者ガ正當防禦權ヲ有シ又ハ職務上ノ所爲ニテナスルハ權利行爲ナレバ不法ナシ
- (四) 侵害ノ現在ナルコト(刑二一六)イ危害ノ未前ナルハ防禦ノ要ナシ(ロ危害ノ過去ニ屬スルハ公力ヲ待ツノ餘地アリ)
- (五) 反撃ハ防禦ノ必要ナル限界ニ於テ爲ス
- (六) 不正ノ所爲ニ依リ自ラ招キタル者ニ非ラサルコト(刑三一四、末)演劇ノ脚色ヲ採テ事例ヲ求ムレバ忠臣藏ノ高ノ師直ガ判官ノ刃傷ニ遇ヒシ如キ、主體的看察ニ於テハ憤激ニ出タル所爲トナリ、客體的看察ニ於テハ不正ニ暴行ヲ招キタルモノトナル

財産防禦ニ關スル制限

- (一) 財産ニ對シ放火其他ノ暴行ヲ防止スルニ出タルキ
- (二) 盜犯ヲ防止シ盜賊ヲ取還ニ出タルキ
- (三) 夜間故ナシ門戶牆壁ノ踰越損壞ヲ防止スルニ出タルキ

疑問ノ一

(第六條件ニ關スル)姦所ニ於テ本夫ニ殺傷セラレントスル姦夫ニ正當防禦權アリヤ
 第一說：第六條件ヲ欠クニ依リ防禦權ヲ失フヤ否ヤハ
 招カレタル暴行ガ權利行爲トナルヤ否ニ因リテ定マル

姦通ヲ不正ノ所爲ニ招レタルモ本夫ノ襲撃ハ權利ノ實行ニ非ラズ故ニ本夫ハ正當防
禦權ヲ有ス(富井博士江木學士)此ノ說ノ標準ハ正文ニ反スルヲ以テ解釋ノ當ヲ得サ
ルベシ

第二說：不正ノ所爲ハ悉ク防禦權ヲ失フガ如キモ瑣小ナル言行ニ因リ防禦權ヲ失フト
解スルハ極端ニ本條ノ精神ニ反ス姦通ノ如キ大不正ニ暴行ヲ招キタルモハ防禦權
ヲ失フ(刑法實用刑法正義)

第三說：不正ノ大小ヲ以テ標準トスルガ如キ漠然タル解釋ハ其ノ當ヲ得ズ、第六條ノ
正當防禦ニ必要ノ條件トシタルハ「故意ニ暴行ヲ招キ」正當防禦ヲ名トシ人ヲ殺傷セ
ントスルノ弊ヲ防クニ出ツ故ニ故意ニ暴行ヲ招キタルヤ否ニ依リ決スベキモノトス
(岡田學士)此ノ說ヲ以テ正當トス

疑問ノ二：財産防禦權ヲ認メズトスルノ說

(一) 三百十四條ニ「正當ニ防禦シ」トアリ三百十五條ニナシ、立法者ノ意ヲ用ヒタル所

(二) 「正當防禦腕力ヲ以テ自ラ權利ヲ保全スル能ザル例外、故ニ解釋ヲ嚴ニスルヲ要ス、
「正當防禦」ト云フ語ヲ加ヘタル條文ニハ生命ニ對シ暴行ヲ必要トスル明文アル
モ三百十五條ニハ暴行ヲ反撃スル所爲ヲ無罪トスルニハ特更ニ正當ニ防禦シノ文字
ヲ避ケタリ故ニ三百十四條ヲ妄リニ次條ニ布延スルヲ得ズ

(三) 草案三百十五條ノ第二ノ場合ハ(三四八)宥恕ト明言シ、第一、第三ノ場合ハ正當防禦
ニ準ズト略言スレバ三百十五條ハ草案ノ宥恕ノ場合ト正當防禦ノ場合トヲ合併シ
「特更ニ」正當防禦トス「正當防禦ニ準ズ」ト云フ語ヲ避ケタル條文ナルヲ以テ立法
者ノ意思ハ到底特別ノ不諭罪ヲ設ケタルモノト云ハサルベカラズト

富井博士ノ主張岡田學士ノ賛成、第三百十六條ニ於テ明ニ身体財産ヲ防禦スルニ出ルモ云々
ト明言シタルノミナラズ學士ノ常ニ引證セラル、(立法ノ意思トシテ)改正草第七十一條ハ「自

己又ハ他人ノ身体財産ヲ云々ト明言セリ、然レバ我刑法ノ解釋ト財産正當防禦ヲ認メズト云
フヲ得ズ

第二節 犯罪特素

意義トハ「犯罪ノ特素トハ刑法第二編以下ニ規定セル犯罪中一種ノ成立ニ欠クベカラサル
條件ナリ

罪種成素トハ「法律上ノ一種ノ名稱ヲ有スル一種ノ犯罪ノ成立ニ欠クベカラサル
條件ナリ

罪樣成素トハ「一種ノ犯罪中ニテ或ル跡樣ヲ俱フル者ノ成立ニ欠クベカラザル條
件ナリ

第四章 犯罪タル所爲

第一節 所爲ノ狀態

第一款 狀態種別

(一) 陰謀トハ：二人以上或ル犯罪ヲ行ハントノ計畫ヲ決議スルヲ云フ

(イ) 陰謀ト決心「決心ハ一人ニテナス、陰謀ハ二人間ニ非レバナストヲ得ズ、即チ犯罪
ヲ行ハントノ發議ト、又タ應諾トナカルベカラズ

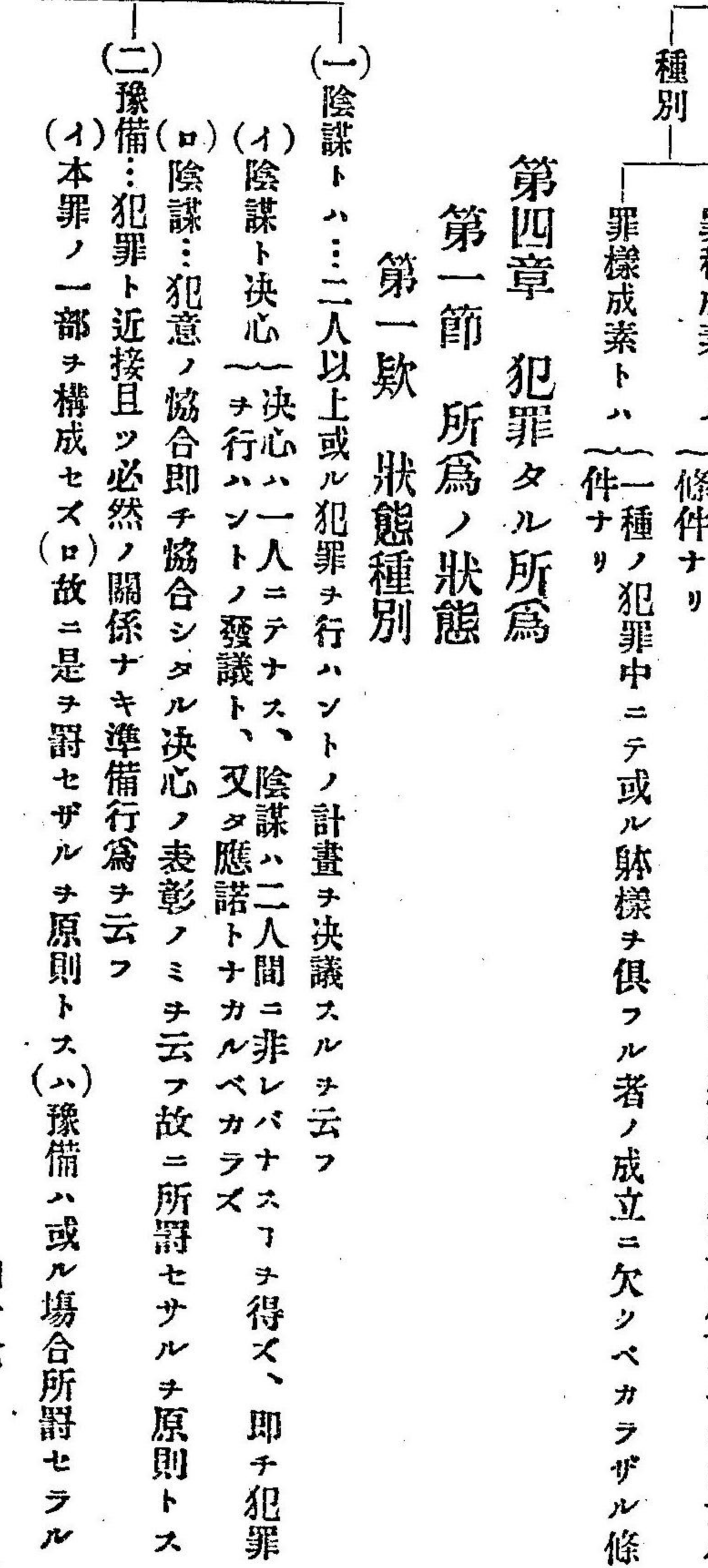
(ロ) 陰謀：犯意ノ協合即チ協合シタル決心ノ表彰ノミチ云フ故ニ所罰セサルヲ原則トス

(二) 豫備：犯罪ト近接且ツ必然ノ關係ナキ準備行為ヲ云フ

(イ) 本罪ノ一部ヲ構成セズ(ロ)故ニ是ヲ罰セザルヲ原則トス(ハ)豫備ハ或ル場合所罰セラル

犯罪特素

所爲狀態



- コアリ
- (三)着手：犯罪實行ノ端緒ナリ
換言スレバ犯罪ニ近接且必然ノ關係ヲ有スル所爲ノ發端ニ着手スルヲ云フ
着手ハ本罪ノ一部ヲ構成ス
- (四)實行トハ：犯罪ニ近接且ツ必然ノ關係ヲ有スル所爲ヲ行フ状態ヲ云フ

第二款 豫備、着手實行ノ區別

豫備着手 實行

- 區別ノ必要：豫備ハ罪トナラズ着手ハ罪トナルニ依ル
- (一)犯人ノ意思ハ如何ナル犯罪ヲ犯サントスル決心ナルカ
換言スレバ「犯人ノ希望スル犯罪ヲ一定スベシ」
- イ 犯意ヲ定ムルハ事實論トス：裁判所ハ此ノ事實認定ノ權ヲ有ス
- ロ 認定ノ材料：本人自白、證言、書面、性行、風評、舉動犯罪ノ用具等百證ノ證憑
- ハ 犯意ヲ探知スルヲ主トシ、諸多ノ材料ハ一ノ證明タルヲ忘ルベカラズ
- (二)已ニ行ヒタル所爲ハ實行ノ端緒ナルヤ否ヤ
- (イ)犯人ノ目的トシタル犯罪ト其行フタル所爲カ必然的關係ナキハ着手ニ非ラズシテ豫備
- (ロ)目的トシタル犯罪ト必然的關係ヲ有スルハ着手近接且必然ノ關係トハ、犯罪ノ目的タル物体ノ存在スル位置、犯人ノ位置、犯罪ノ手段等ヲ鑑査

シ一舉スレバ直チニ犯罪ヲ實行シ得ラルベキ狀況ニ存スレバ足レリ
故ニ窃盜ノ目的ニテ門戶墻壁ヲ踰越シ鎖鑰ヲ開テ邸内ニ入りタルハ窃盜ノ未遂犯タリ(佛國大審院ノ判例千八百七十九年五月十一日)

着手ト實行トノ區別
着手ハ實行ノ端緒ニ實行ハ犯罪タル所爲

第二節 所爲ノ状態ニ基ク犯狀

第一款 陰謀犯

- 定義：二人以上或ル犯罪企圖ノ決議ヲナシタル者ヲ法律カ特ニ所罰スル場合ヲ陰謀犯ト云フ
- 條件：(一)二人以上或ル犯罪企圖ノ決議ヲナスコト
(二)法律ガ特ニ所罰スルコトヲ明言シタルコト
- 理由：陰謀ハ犯罪企圖ノ決議ヲ云フモノニノ決心ノ協合ヲ云フモノナリ、決心ハ法律ニテ罰セサル原則トスルモ或ル犯罪ニ至テハ危害ノ重大ニノ回復スベカラサル者アリ
斯ル重大ナル害惡アルヲ以テ特ニ罰ス

第二款 豫備犯

- (一)定義：或ル犯罪ノ豫備ヲ特ニ明言ノ罰スル者ニ云フ
- (二)條件：(甲)或ル犯罪ノ豫備行爲ナルコト
(乙)法律ガ特ニ豫備ヲ罰スルコトヲ明定シタルコト

豫備犯

- (三) 豫備ヲ罰セサルヲ原則トス(一一一)
- (イ) 犯罪ノ豫備ハ未ダ社會ニ一定ノ實害ナキト(容看的) (ロ) 是ヲ罰スルヲトセバ犯罪ノ遂行ヲ促スニ至リ犯人ノ改心自止ヲ換起スルノ得策ニ非ラサルト(主格的)ニ依ル
- (四) 豫備犯ハ豫備ヲ罰セサル原則ノ變例ナリ
 - 社會ニ一定ノ害ナシトスルガ故ニ是ヲ罰セズ、己ニ一定ノ害ヲ生スベキ者トスレバ是ヲ罰セサルベカラズ即チ豫備犯制ヲ設ケテ是ヲ罰ス
- (五) 豫備犯ト、豫備ガ特別ナル一罪ヲ構成スル場合トノ區別
 - 豫備犯ハ豫備タルノ性質ニ於テ罰ス、特別ニ一罪ヲ構成スル場合ハ法律ハ豫備トノ是ヲ見ズ一罪トノ罰ス

第三款 未遂犯

未遂犯

- 定義 未遂犯トハ犯罪ノ實行ニ着手スルモ犯人意外ノ障礙又ハ舛錯ニ依リ犯罪ヲ遂ゲザル状態ヲ云フ
- 種類 (一) 着手未遂 (二) 缺効未遂
- 明文 罪ヲ犯サントシ已ニ其事ヲ行フト雖モ犯人意外ノ障礙若クハ舛錯ニ依リ未ダ遂ケザルモノハ云々(一一二)

第一項 着手未遂犯

着手未遂犯

- (一) 定義 着手未遂犯トハ犯罪ノ實行ニ着手スルモ犯人意外ノ障礙若クハ舛錯ニ依リ其ノ實行ヲ終了セサル犯狀ヲ云フ
 - (二) 條件
 - 甲) 犯人ハ一定ノ犯罪ヲ實行スルノ決心ヲ有シタルヲ
 - 乙) 決心ハ實行ノ端緒ニ依リ表彰セラレタルヲ(着手)
 - 丙) 犯人意外ノ障礙若クハ舛錯ニ依リ其實行ヲ終了セサルヲ
- 以上三條件ニ要スルニ無意犯ニ未遂犯ナシ(ロ) 所爲ヲ要セサル不行犯ニ未遂犯ナシ(ハ) 着手ト同時ニ實行ヲ終了スベキ性質ノ犯罪ニ未遂ナシ但シ缺効未遂ヲ生ス(ニ) 犯人意外ノ障礙ヲ要スルガ故ニ犯人ノ自止スルハ未遂犯ニ非ラズ
- 障礙トハ我法文上着手未遂ノ原因ノミチ云フガ如キモ必ズシモ然ラズ舛錯モ亦タ着手未遂ノ原因タルコアリ

第二項 缺効未遂犯 (缺効犯)

- 定義 トハ犯罪實行ノ所爲ヲ終了シタルモ犯人意外ノ舛錯ニ依リ其罪果ヲ起生セザリシ犯狀ヲ云フ
 - 條件
 - (一) 一定ノ犯罪ヲ實行セントスル決心
 - (二) 實行ノ所爲ヲ終了シタルヲ
 - (三) 犯人意外ノ舛錯ニ依リ其罪果ヲ起生セザリシヲ
 - (三) 罪質ハ害果ヲ以テ既遂ノ條件トナスベキモノナルヲ
- 着手未遂犯トノ區別

犯缺効未遂

(イ) 一ハ實行ノ着手アリタルノミニテ實行ハ障礙ニ依リテ遂ケサリシ者ニ一ハ實行ニ
 障礙アリタルニ非ラズシテ實行ヲ終了スルモ舛錯ニ依リテ遂ケサリシ者ニ一ハ實行ニ
 着手未遂犯ニハ既遂犯タルニ害悪ノ生スルヲ要スルト否ヲ問フコトナシ缺効犯ハ害
 悪ガ既遂ノ條件タル場合ニ非ラサレバ生セズ

實行ノ意義ニ關スル學說

- 第一 主看説：被告人ノ信シタル犯罪ニ必要ナル行為ヲ終ハルルハ實行ヲ終ヘタルモノナ
 リ即チ犯人ノ心意ヲ標準トス
 - 第二 客看説：被告ノ必要ナル犯罪ノ方法ト信シタルヤ否ヲ問フヲ要セズ、物理上ノ原則
 上罪果ヲ生セシムルニ足ルベキ所爲ヲ盡シタルヲ要ス
 - 第三 折衷説：被告ガ罪果ニ對スル直接ノ所爲ヲナシタルハ實行ヲ終了シタルモノト蓋
 シ適説ナルベシ
- 缺効犯ヲ未遂犯ノ一種トスルノ當否
- 罪果ハ犯罪ノ所爲ニ附着スル者ニ所爲ノ一部トスル以上ハ缺効犯ヲ以テ未遂ノ一種ト
 ナシタルハ適當ナリ
- 障礙、舛錯ト着手缺効トノ關係
- 障礙舛錯ト錯トハ着手ト實行トニ必然ノ關係ヲ有セサルモノトス、蓋シ舛錯ハ自己ノ仕損
 シニシテ、障礙ハ自己ノ仕損ニ非ラサル原因ニ遂ケサル者ナク云フ

第四款 既遂犯

意義：既遂犯トハ刑法第二編以下ニ規定シタル犯罪ノ構成要件ヲ全備スルモノヲ云フ

(一) 犯罪ノ成立ニ害果ノ發生ヲ要セサルモノアリ、此ノ場合ニ實行ノ所爲ノミチ
 (一) 以テ既遂犯トナル

既遂犯

體裁

(一) 犯罪ノ成立ニ害果ノ發生ヲ條件トスルコトアリ：此場合ニハ實行：害果ノ生ス
 ルヲ待テ既遂犯トナル

(二) 既遂犯ニ實行ヲ要セサルモノアリ、不行犯ノ場合はナリ

既遂犯ト未遂犯ノ區別

- (一) 標準：刑法第二編以下各犯罪ノ成立條件ヲ全備スルヤ否ニアリ、全備スルモノハ
 既遂、全備セサルモノハ着手未遂若シクハ缺効犯ナリ
- (二) 實用：未遂ト既遂ト刑責ヲ異ニスルニアリ

第五款 未遂犯ノ處分

明文

(一) 既遂ノ刑ニ一等又ハ二等ヲ減ス(刑一一三、〇)

(二) 重罪：前例ニ問フテ處斷(刑一一三、一)

(三) 輕罪：第二編以下特定スル場合ニ限リ前例ニ處斷(全上、二)

(四) 違警罪：未遂ノ罪ヲ論セズ

着手未遂ト缺効ノ犯狀ノ輕重

彼我輕重異ナルノ論點ハ實行ノ所爲ヲ終了シタルト否トニアリ、實行終了前ハ犯人ガ自
 止ノ餘地アリシモノナリ、缺効犯ニハ已ニ實行ヲ終了シ自止ノ餘地ナクレバ着手未遂ニ
 比シ其犯狀重シト云フニアリ、然レモ犯人ノ心意ヲ標準トスルハ着手未遂ハ犯人意外
 ノ原因ニ止ミタルモノナレバ一般ニ自止ナキヲ見ルニ足リ反之却テ缺効ノ場合コソ
 仕損ナレバ、犯人ガ善人ナルガ故ニ狼狽シタルニ基クモアルベシ、決シテ兩者ノ間ニ
 於テ犯人ノ心情ニ於テ法律ガ責任上ニ差等ヲ設クル程ノ鞏固タル區別ノ豫メ存スベキモ

未遂犯處分

ノニ非ラズ、故ニ輕重ナキモノトスルヲ適當トス(富井博士刑論綱、九五、岡田學士刑法論二〇六)

重罪未遂ヲ罰スル理由

或ハ犯狀重大ナルヲ理由トシ、或ハ重罪ハ其ノ未遂ノ狀態ニ於テ證據明白ナルモノアルベク、又之ヲ舉クルニ易シ故ニ是ヲ罰ス詳言スレバ重罪ノ未遂ハ其犯狀刑罰ヲ科スルニ足ル丈ノ顯然確乎タルノ性質ヲ有シ從テ一般ニ社會畏懼ヲ生スルヲ以テ是ヲ所罰ス

輕罪未遂處分ノ理由

輕罪未遂ハ其ノ犯狀輕微ニシテ犯罪着手實行ノミニテ社會ニ畏懼心ヲ生セシメ刑罰ヲ科スルノ必要ヲ生スル程ノ顯然確乎タル性質ヲ有セサルニ依ル、故ニ斯ル性質ヲ有スベキ者ハ特ニ明記シテ所罰スト云フニアリ

違警罪ノ處分ノ理由

罪ノ輕微ナルニ依ル者トス

第六款 中止犯

意義：犯人自己ノ意思ニ依リテ犯罪ヲ中止シタル者ヲ云フ

體様

- (一) 實行終了前ノ中止
- (二) 實行終了后ノ中止

(一) 場合

(イ) 犯人自ラ實行ノ終了前ニ中止シタルヲ
 (ロ) 犯人ノ意外ノ舛錯ナキ内ニ中止シタルヲ

中止犯

條件

(二) 場合

(イ) 害蹟ノ發生ヲ罪成條件トシタルモノナルヲ
 (ロ) 實行終了后罪果ノ發生ヲ防止シタルヲ
 (ハ) 犯人意外ノ舛錯ナキ内ニ中止シタルヲ

中止犯ハ無罪トス

(理由) 明文ナキニ依ル、立法上ノ理由ニ至テハ犯人ノ自止ヲ促スノ主旨、蓋シ是ヲ罰スルハ法律ハ一度着手ノ犯罪ハ必ず犯人ヲ行ハシムルノ結果ヲ生スルニ至レバナリ故ニ中止犯ハ自止ノ原因ヲ問フコトナシ

中止犯ニ於テ已生ノ結果ニ對スル責任

犯罪ノ實行ニ着手シ已ニ生シタル害蹟ニシテ犯罪ノ實質的要素ヲ備具スルハ是ヲ所罰スベキモノトス蓋シ一罪ヲ犯サントスルハ是ニ必要ナル所爲ヲ爲ス意思アルヲ推測スルニ足ルモノトス、然レモ中止シタルヲ理由トセズ他ニ犯意ナキハ別論アリ

第七款 不能犯

意義：不能犯トハ犯人ノ實行シタル手段又其ノ目的トシタル物体ニ關シ物理上犯罪ヲ生スル能ハサルモノヲ云フ

條件：物理上罪トナリ得ベカラザルヲ(目的物、手段トニ論ナク)

- (甲) 物体上ノ不能
 - (一) 絶對的：物体ガ罪成條件ノ性質ヲ有セサルト物体ノ全ク存セサルト
 - (二) 相對的：犯人ガ存在スルト思惟シタル場所ニ已ニ存在セザルルカ又タ當初ヨリ其ノ場所ニ存在セザルヲ云フ

不能犯

種別

不能犯ト缺効犯ノ區別

缺効犯ハ罪成條件ヲ有スルモ犯人意外ノ升錯ニヨリ遂ケサルモノナリ、不能犯ハ目的物及手段ノ性質又タ目的物當時存在ノ狀況、及犯人ノ手段ノ施用法等當初ヨリ物理的犯罪ヲ生出シ能ハサルモノナリ、反之舛錯ノ場合ニハ手段使用法ハ當初ヨリ罪成作用ヲ有シタルモ中途ニ損シタルモノナリ、然ルニ相對的手段ノ不能ハ當初ヨリ使用法ニ誤キ爲ニ罪成作用ヲ有セサルモノナリ

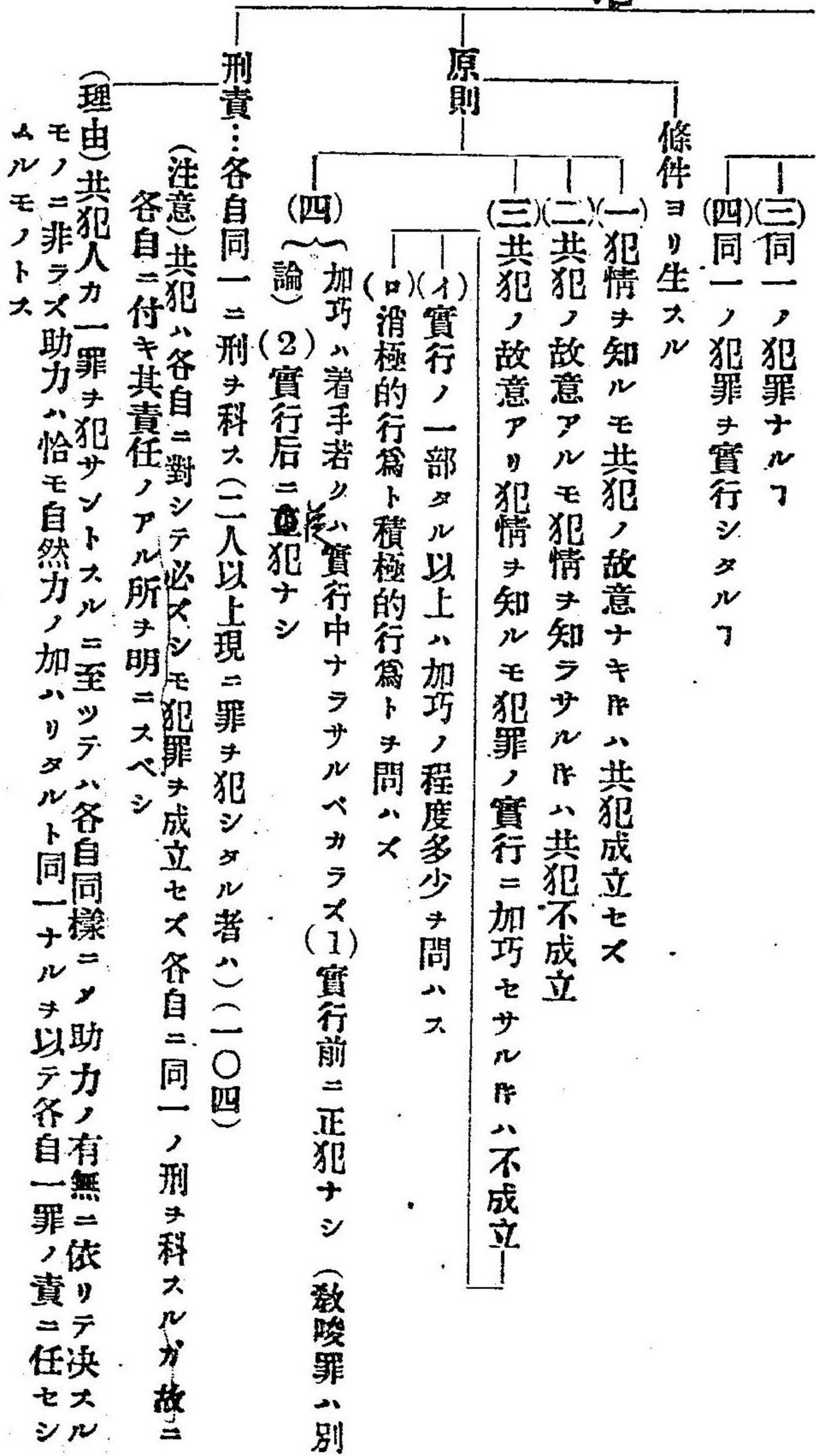
第三節 數人共犯 (數人一罪)

共犯トハ數人同一罪ニ加巧スルモノヲ云ヒ、正犯、教唆、從犯ノ三種ヲ包含ス
規定ノ範圍ハ罪質ノ分類ト階級トヲ定メ、一面ニハ刑罰ノ適用ニ關ス故ニ刑ノ適用中ニ説明スルモノアレバ、罪質ヲ定メテ刑ノ適用ニ移ルヲ順序ノ當トスルヲ以テ所爲ノ部ニ説明ス

第一疑 正犯

意義：二人以上共通シテ同一ノ犯罪ヲ實行シタル者ヲ云フ
條件 (一) 犯人各自ハ犯罪タルノ情ヲ知ルコト
(二) 共ニ犯スノ故意アルコト (附帶犯トノ別アル所)

正犯



第二款 教唆罪

意義：故意ヲ以テ他人ヲ教唆シ重罪、輕罪ヲ實行セシメタル所爲ヲ云フ

教 唆

條件

- (一) 故意ヲ以テ他人ニ重罪輕罪ヲ犯スノ決心ヲ生セシメタルヲ
- (二) 被教唆者ガ其ノ決心ヲ實行シタルヲ

(註) 教唆者ハ他人ニ重罪輕罪ヲ實行セシメント故意ヲ有シ(一)是ヲ被教唆者ニ施シ遂

ニ被教唆者ヲ承服セシメ犯罪實行ノ決心ヲ爲サシメタルヲ(二)ヲ要スルハ「教唆、承

服」ナル事實ナキハ「意思ノ共通」ヲ要スル共犯ノ原則ニ反ス
一重罪輕罪ノ實行ヲ要スルハ教唆アリ、承諾ヲ表スルモ未ダ行ハサルハ實害ナ
キヲ以テナリ刑法第百五條「重罪輕罪ヲ犯サシメタル者」ト定メタルモ此ノ點ニ
在リ

一教唆ニ生シタル決心ノ實行ナキハ教唆罪ハ成立セズ

教唆罪ノ成立時期

教唆ハ故意ヲ以テ他人ニ犯罪ノ決心ヲ生セシメタルヲニ成立スルモ教唆罪ハ被教唆者
ガ其ノ決心ヲ實行シタルヲニ成立

教唆ノ手段：制限ナシ共犯ノ合意アレバ足ル

正犯トスルノ理由

- (一) 教唆罪ハ教唆ニ依リ犯罪實行ノ原因ヲ與ヘ即チ教唆ニ犯罪ヲ生シタルヲ以テ正犯トナスニ適當
- (二) 被教唆者ハ是ヲ承服スルノ義務ナキニ承諾シテ犯罪ヲ實行シタル者ナレバ正犯トスルハ勿論

第三款 從犯

從 犯

定義

從犯トハ重罪輕罪ヲ犯スノ情ヲ知り故意ニ法律ニ定ムル方法ヲ以テ是ヲ幫助シ若クハ容易ナラシムル所爲ヲ云フ

要言スレバ犯罪ノ構成ニ必要ナラサル所爲ヲ以テ正犯ヲ助成スル所爲ヲ云フ

條件

- (一) 正犯ノ存スルヲ(即チ未遂既遂ノ存スルヲ)
- (二) 正犯ノ重罪輕罪ナルヲ
- (三) 重罪輕罪ヲ幫助シ容易ナラシメタルニ過キササルヲ
- (四) 犯情ヲ知りテ故意ニ爲シタルヲ
- (五) 法律ニ定ムル方法ヲ以テシタルヲ

(註) (イ) 違警罪ノ從犯ヲ問ハサルハ罪ノ輕微ナルガ故

(ロ) 一罪成條件タル所爲ニ非ズノ罪成上ニ幾分ノ便宜ヲ與ヘタル者ト解スベシ正犯ト

ハ犯情ヲ知り且ツ故意ヲ要スルハ共犯ノ條件タルニ由ル

(ニ) 法律ニ定ムル方法トハ：(甲)從犯ハ消極的行爲ト積極的行爲ヲ問ハズ(乙)器具ヲ給與シ又ハ指示誘導シ其他豫備ノ所爲(丙)器具ノ給與指示誘導ノ豫備ニ非ラサル所爲

正犯ト從犯ノ區別

正犯ハ罪成條件タル犯罪ノ實行ニ加巧シタルヲ要シ從犯ハ罪成條件タラサル所爲ヲ以テ犯罪ノ實行ヲ幫助シタルヲ云フ

第四款 共犯處分

共犯處分 通則

- (一) 數人各自ノ責任ハ各自ニ付テ決スベシ
共犯ハ數人一罪ヲ犯ス者ナルモ各人ニ對シテ犯罪ノ成立若クハ罪責同等ナルヲ要セズ
- (二) 法律上ノ加重減輕ハ
 - イ) 身分ニ基ク者ハ共犯者ニ及ボサズ
 - ロ) 犯狀ニ基ク者ハ共犯者ニ及ボス

第一項 正犯處分

- 原則：各自ニ共刑ヲ科ス(一〇四)
- (一) 正犯者ガ身分上ノ差異ナキハ別ニ説明ノ要ナシ
 - (二) 共犯者中無責任ノ存スルハ
無責任者タルノ原因存スル者ニハ無罪他ニ關係ナシ
 - (三) 共犯者中法律上加重減輕ヲ受クベキ者アルハ
 - イ) 身分ニ基ク者其ノ一身ニ止ル
 - ロ) 犯狀ニ基ク者ハ全体ニ及ブ

第二項 教唆者ノ處分

- (一) 原則：刑法ハ「亦タ正犯トス」ト即チ各自ニ刑ヲ科スノ意
- (イ) 犯爲、教唆外ノ
罪ヲ犯シタルハ (甲) 指定犯ヨリ重キハ：指定罪ノ刑ニ止ム
(乙) 指定犯ヨリ輕キハ：現ニ行フタル罪(刑一〇八)

教唆者處分

- (二) 制限
- (ロ) 教唆ノ指定外ノ方法ニ依リ行
ヒ指定外ノ罪果ヲ生シタルハ (イ) ノ場合ニ同シ
 - (ハ) 犯人ノ多數ガ刑ノ加重ニ關スルハ教唆者ヲ算入スルヲ許サズ(一〇六)
- 制限ノ理由
- (イ) 共犯ニ共犯ノ合意ヲ要スル原則ノ適用タリ即チ是等ノ重キ罪ニ關シ
テハ教唆者ノ關セサル所ナレバナリ、然レモ重キ罪狀ハ教唆ノ犯行
ヨリ自然ニ生スル結果ナルハ此ノ限リニ非ラズ輕キヲ罰セサルハ
實行ナキ教唆ヲ罰セサルノ原則ニ反スルニ由ル
 - (ロ) 犯人ノ多數ニ依リ加重スルハ防禦抵抗ニ困難ナルヲ以テ此ノ種ノ犯罪
ノ發生ヲ防クニアリ、然ルニ實行ナキ教唆罪ニハ此ノ憂ナキヲ以テナ
リ

第三項 從犯ノ處分

- 原則：正犯ノ刑ニ一等減ス(一〇九)
- 制限
- 正犯ガ從犯ノ知ル所ヨリ重キハ：知ル所ノ罪ヲ本トシ一等減ス……蓋シ
 - 從犯ノ知ラサル部分ニハ共犯ノ合意ヲ欠クニ由ル
- 從犯ノ成立
- 從犯ノ成立時期ハ正犯ノ成立時期トス故ニ公訴ノ起算點ハ正犯ノ成立シタル
時期ナリ
 - (註) 從犯ナル動作ハ正犯成立前ニ存スルコトアルモ法律上ニ於テハ從犯ハ正犯ノ從犯ニ
ノ正犯成立ナキ從犯ナキヲ以テ正犯ト同時ニ成立ス

第四項 共犯者ノ身分上ノ關係

(共犯者ガ身分ノ異同ヨリ罪ト刑ト異ニスルルノ處分)

- (一) 罪人ノ身分ガ罪種特素ヲナスル
 (イ) 犯罪ノ存否ニ關スル
 (ロ) 別罪ヲ構成スル
 官吏收賄罪ノ如キハ官吏ノ身分ナキハ犯罪ヲ成立セズ此ノ場合ニハ、正犯ノ身分ガ他ノ教唆者及從犯ニ及ブベシ
- (二) 正犯ノ身分ガ罪種特素ヲナスル
 假令墮胎罪ニ於テ妊婦自身ニ教唆シタル場合ノ如キハ「身分ナル罪種成素」ガ加重ノ原因ヲナス者ナレバ他ノ正犯從犯教唆者ニ及ボスコトヲ得ズ

第四編 刑罰

第一章 總論

第一節 刑罰ノ定義

(一) 刑罰ノ實質的定義(折衷主義ニ基キ)

國家ガ正義ノ要求ヲ滿タシ社會ノ利益ヲ保持スル爲ニ背徳不利ノ所爲ニ科スル殃報ナリ

故ニ

- (イ) 刑罰ハ正義ノ看念ニ基キ罪惡必罰ノ原則ニ適合スルヲ要ス
 - (ロ) 刑ノ輕重ハ犯罪ノ大小ヲ以テ標準トス故ニ刑ハ範圍ヲ設ケ罪刑權衡ヲ保持スベシ
 - (ハ) 刑制ハ社會ノ利益ヲ滿足セシムルノ方法ニ從フベシ
- 一形式的定義

國家カ有罪ト確定シタル者ニ對シ科スル犯罪ノ制裁ヲ云フ

故ニ

- (イ) 刑罰ハ法律ニ於テ豫メ一定シタル者ナラサルベカラス
- (ロ) 刑罰ハ有罪ノ判決ト同時ニ宣告ス
- (ハ) 刑罰ハ有罪ノ判決ト確定セサレバ執行セズ
- (ニ) 刑罰ハ犯罪ノ制裁トシテ賦科セサルベカラス

第二節 良刑ノ性質

良刑ノ性質トハ正義ノ要求ヲ容レ社會ノ利益ヲ滿足セシムルノ性質ヲ具有スルモノヲ云フ

- (一) 刑ノ平等 刑ハ貧富貴賤ニ依リテ別ヲ立テズ、但シ老少ニ依リ區別アルハ体力比例上ノ平均ヲ得ントスルニ在リ
- (二) 刑ノ一身 刑ハ責任一般ノ性質ニ反ス
- (三) 刑ノ肉體不損 其實益少クシテ却テ殘忍酷薄ニ慣シムルノ弊アリ
- (四) 世人ノ警戒 是レ犯罪ヲ未前ニ防クノ好手段ニシテ社會ノ利益ヲ保持スル最大目的ヲ達ス
- (五) 犯人ノ懲戒 累犯ヲ防止、改過遷善ノ最良法ナリ
- (六) 刑ノ苦痛 犯人ヲ懲戒スルノ良法ナリ
- (七) 刑ノ取消及補償 判決ノ誤謬ヲ保セズ故ニ刑ハ既往ニ遡リ是ヲ取消、補償シ得ベキモノナルヲ要ス

良刑ノ性質タル要件

第二章 刑例

第一節 刑名

刑名

名

- 主刑
 - 重罪
 - (一)死刑
 - (二)無期徒刑
 - (三)有期徒刑
 - (四)無期徒刑
 - (五)有期徒刑
 - (六)重懲役
 - 輕罪
 - (七)輕懲役
 - (八)重禁錮
 - (九)輕禁錮
- 違警罪
 - (一)拘留
 - (二)科料

- 附加刑
 - (一)剝奪公權
 - (二)停止公權
 - (三)禁治產
 - (四)監視
 - (五)罰金
 - (六)沒收
 - (一〇)

生命刑 死刑

刑種

種

- 自由刑
 - 無役
 - (一)禁錮
 - (二)輕禁錮
 - (三)拘留
 - (四)監視
 - (五)流刑
 - 有役
 - (一)徒刑
 - (二)懲役
 - (三)重禁錮
- 名譽刑
 - (一)剝奪公權
 - (二)停止公權
 - (三)禁治產
- 財產刑
 - (一)罰金
 - (二)科料
 - (三)沒收

第二節 主刑處分

第一款 生命刑

(死刑)

死刑

刑

定義：死刑トハ國家ガ犯罪ノ制裁トシテ生命ヲ奪フヲ云フ

性質：死刑ノ要件ヲ欠ク然レモ警戒ノ効チ有ス、而シテ生命ニ關スル犯罪又財產ニ對スル者ニ同時ニ生命ニ危害ヲ加フベキ性質ノ罪ニ非レバ科セズ

執行：絞首

手續：(一)死刑ノ裁判確定シ司法大臣ノ命令アルコト(二)密行(三)相當官吏ノ臨檢

執行ノ制限

- (一)大祀禮節國祭ノ日ニ行フヲ不許(一四)
- (二)懷胎ノ婦女ハ分娩後一百日間停止スルコト(一五)

母子相憐ムトノ主旨、故ニ分娩后生子ノ死シタル場合ニ於テモ尚ホ停止ス

死刑ノ遺憾：親族故舊ノ請フ者アレバ下付ス：埋葬ニ式ヲ行フヲ許サズ

蓋シ國事犯ノ如キ黨派ガ盛式ヲ行ヒ國法ニ抵抗スルノ意ヲ表スルノ弊ヲ妨クノ主旨

第二款 自由刑

定義：自由刑トハ國家ガ犯罪ノ制裁トシテ犯人ノ自由ヲ拘束シ若クハ制限スルモノヲ云フ

- 期限
 - 無期
 - 有期
 - 十二年以上十五年(一七)
- 場所
 - 無期
 - 有期
 - 島地發遣：但シ婦人ハ内地ノ懲役場(一八)
- 定役
 - 無期
 - 有期
 - ニ服ス(一六)
 - ニ服ス(一九)

財産刑

罰金

ニ換ユルノミニシテ強制執行權ナシ(民訴上ノ)

利害 (一)罰金ハ犯人ヲ懲戒スルニ足ラズトシ、(二)資力ナキ者ニ向ツテ効力ナシト然レモ是等ハ一概ニ根本的短所トスルヲ得ズト雖犯人ノ貧富貴賤一様ナラサルヲ以テ刑ノ平均ヲ欠ク或ハ欠點ナラン

金額：二圓以上：(一)罰金ノ額ハ現行法上豫定シ難キ場合アルト一ハ罰金ヨリ最上級ノ刑ナキヲ以テ最高額ヲ示スノ必要ナキトニ依ル

上納期日：裁判確定ノ日ヨリ一ヶ月以内

不納處分 (一)一ヶ月以内ニ上納セサルハ檢事ノ請求ニ依リ直ニ(裁判ヲ用ヒテ)換刑處分ヲナス (二)一圓ヲ一日ト計算ス、一圓未滿モ一日ト算ス、(三)二ケ年ヲ超ユルヲ得ズ

代納：親族其他ノ者代納ヲナスヲ得(刑二七)

換刑處分禁錮限内罰金ヲ納メタルハ其ノ時ヨリ日數ヲ扣除シ禁錮ヲ免ス

換刑處分ノ理由 (一)自由刑ハ金刑ヨリ重シトナシ、輕キ金刑ニ服セサルハ重キ自由刑ニ附スルヲ示シ罰金ノ完納ヲ促カスノ主旨

代納制度 (一)刑事上ノ責任ヲ犯人以外ニ移轉シ履行スルヲ認メタルモノニ刑理ニ反ス刑改正草案ハ削除セリ

科料：五錢以上：一圓九十五錢以下、十日間ニ上納ス：其他ハ罰金ノ規則ヲ適用ス

第三節 假出獄及免幽閉

假出獄

性質 (一)自由刑ニ處セラレタル者獄則ヲ遵守シ悔改ノ情アルハ法定期間ノ經過后行政處分ヲ以テ假リニ出獄ヲ許シ通常一般ノ生活ヲナサシムルヲ云フ(五三) 目的：悔改ノ情ヲ促スヲ目的トス

(一)出獄前ニハ假出獄ハ悔改ノ情ヲ喚起スル獎勵ノ具トナリ、(二)出獄后ノ不品行ニ對シ「停止」ト云フ制裁アルヲ以テ自ラ謹慎ヲ加ヘ、又特別監視ト警察上ノ注意トニヨリ獄内生活ヨリ急ニ自由生活ニ移ルノ警害ヲ防止スルモノトス

(一)悔改ノ情アルヲ(五三)悔改ノ情ヲ認定スルハ行政官ノ權内ニ屬ス

條件 (一)法律期間ノ經過シタルヲ(イ)有期自由刑ハ刑期四分ノ三(ロ)無期自由刑：十五年

(二)流刑違警罪ナラザルヲ

流刑ハ免幽閉ノ規定アルヲ以テナリ違警罪ハ輕微ニ必要ナキガ爲ナリ

手續：刑法附則第三十八條

効果

(一)自由生活ヲナスヲ得、(二)治産ノ禁ノ幾部ヲ免セラル、(三)アリ(然ラサレバ自由生活ヲ許ス治産ヲ全然禁セラル、(四)實際生活ノ困難ヲ來シ再犯ノ憂アルヲ以テナリ、(三)出獄ノ日數ハ假出獄ノ停止ナクシバ刑期ニ算入セラレ執行ヲ免ル、(四)特別監視ニ附セラル、(此ノ監視ハ附加刑ニ非ラズ) (一)停止ノ條件：刑期限内重罪輕罪ヲ犯スル直チニ停止ス

停止

(二) 効果

(イ) 出獄中ノ日數ヲ刑期ニ算入セズ(刑五六)
(ロ) 免セラレタル治産ヲ禁セラレル、然レモ出獄中ニ爲シタル權利行爲ニ關係ナキモノトス

免幽閉

意義

シムルヲ云フ(二二)

條件

無期流刑ニ付テハ五年、有期ノ流刑ニ付テハ三ケ年間

効果

(一) 島地ニ地ヲ限リ居住セシメ自由生活ヲナサシム
(二) 治産ノ禁ノ幾部ヲ免セル、コアリ

第四節 附加刑處分

第一款 名譽刑

- (一) 國民ノ特權 參政權其他日本人臣民トシテ特ニ享有スル權利ヲ云フ(辯護士トナリ公證人トナルノ權能)
- (二) 官吏トナルノ權 官吏ハ參政權ト異リ國家政務ノ一部ノ執行ヲナスモノナリ
- (三) 勳章位記、貴號年金恩給ヲ有スルノ權
勳章ハ陛下カ勳功アル者ニ下賜セラル、褒章ナリ、位記ハ正八位トカ從五位トカ云フ如キ官府ヨリ下賜セラル、位階ノ記號貴號トハ華士族、公侯伯子男ノ爵名、年金恩給トハ共ニ國家ガ功勞アル者ニ下賜セラル、金圓ヲ云フ

名譽刑

公權剝奪

(四) 外國ノ勳章ヲ佩用スルノ權

外國勳章ハ我國家ノ附與シタル者ニ非レバ剝奪スルヲ得サルハ勿論然レモ佩用ハ政府ノ許可ヲ得サレバ能ハズ此ノ許可ニ生シタル佩用權ヲ剝奪スト云フノ意

(五) 兵籍ニ入ルノ權

兵役ハ一面ニハ義務アリト雖モ一面ニハ大元帥陛下ノ軍隊ヲ組織スル名譽アル職分ナレバ犯人ヲ編入スルコト能ハサルハ勿論

(六) 裁判所ニ證人トナルノ權

重罪ノ犯人ハ證言ト信スベカラズト云フニ皈ス

(七) 后見人トナル權

幼者ヲ保護スルノ主旨

(八) 分散者ノ管財人會社財產共有財產ヲ管理スルノ權

裁判上ノ命スル管財人ハ格別其他ハ私人ノ合意ニ放任シテ可ナルベシ

(九) 學校教師學員トナルノ權

以上九種ノ權能行使ヲ刑期々間停止スルヲ云フ

公權

剝奪スル場合及期限：重罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ刑期々間内(三二)

停止スル場合及期間：輕罪

- (イ) 禁錮ノ刑ニ處セラレタル者：刑期々間内
 - (ロ) 監視ニ付シタル者：………監視期間内
 - (ハ) 主刑ヲ免シ監視ニ付シタル者：………全上
- 宣告ヲ用ヒズ

第二款 禁治産

意義：禁治産トハ財産上ノ私權行使ノ能力ヲ禁止スルヲ云フ
目的：犯罪人ニ財産上權利行使ヲ自由ナラシムルハ
條件：重罪ノ刑ニ處セラレタルヲ
宣告ヲ用ヒズ主刑ノ終了迄禁止スルヲ

第三款 監視及監視假免

意義：監視トハ被監視者ノ爲及公安ノ爲ニ警察官吏チ主刑滿了後被監視者ノ行狀ヲ監視
スル爲ニ其自由ヲ制限スルヲ云フ
目的：再犯ヲ豫防スルニアリ

附スベキ場
合及期間
(一) 重罪處刑ヲ受ケタル者：本刑々期三分ノ一ニ同シキ期間(刑三七)宣告ヲ
(二) 死刑ノ期滿免除ヲ得タル者：五ケ年間………(刑二八)用ヒズ
(三) 輕罪ノ刑ニ處セラレタル者：各本ノ記載ノ外付スルヲ得ズ(刑三八)宣告ヲ要ス

監視及假免

監視期間ノ起算點
(一) 主刑ノ存スル時：主刑ノ終了シタル翌日ヨリ
(二) 主刑ノ期滿免除ヲ得タル時：其捕ニ付キシ日ヨリ
(三) 主刑ヲ免シタル時：裁判確定ノ日ヨリ

意義：被監視者ノ品行方正ニシテ再犯ノ憂ナシト行政官ノ認メタル場合ニ監視義務履行ノ條件付免脱ヲ云フ

監視ノ假免

法文ニ「行政處分ヲ以テ假リニトアルハ何時ニテ假免ノ理由ニ反スルハ再ビ其義務ヲ命スルトノ意

理由：監視ノ理由ナキニ是ヲ付スルノ必要ナキノミナラズ被監視者ノ自由生活ニ妄リニ妨害ヲ與フルコトナルヲ以テナリ

第四款 沒收

意義：沒收トハ犯罪ニ近接ノ關係アル物件ヲ官ニ徵收スルヲ云フ

(一) 刑罰上 犯罪ノ制裁トシテ犯人ノ所有ニ屬スル犯罪ノ供用物件又ハ罪得物タルヲ沒收スルヲ云フ

(二) 行政處分 (イ) 警察處分 犯罪ニ直接ノ關係アル物件ガ禁制物タルヲ理由トシテ沒收スルヲ云フ (ロ) 民事處分 犯人ノ所有ニ屬セザル犯罪ノ供用物件又ハ罪得物ノ所有主ノ不明ナル場合ニ官ニ沒收シ保存シ置クヲ云フ

沒收ハ刑法中附加刑處分中ニ規定セラレタリ然レモ其法典中ノ排置如何ニ依リテ其性質ヲ斷スルヲ得ズ刑法ガ刑罰トシテ認メタルニハ(一)ノ場合即チ「犯人ノ所有ニ屬スル犯罪ノ供用物件及罪得物」ノ其他ハ行政處分トシテ刑罰ニ規程シタルモノニシテ「刑罰」ニ對スルノ原理ニ毫モ變例ヲ認メタルモノニアラズ、現行刑法ガ禁制物トシテ除キ犯罪ノ供用物件ハ犯人ノ所有ニ屬セズ、他ニ所有主ノ存在スルハ之ヲ沒收セザルヲ以テ明ナリ、而シテ規定シタル所以ハ他ナシ、斯ル物件ノ處分ニ干スル政策上ノ規定ニ過キズ

(一) 法律ニ於テ禁制シタル物件：法律ガ禁制品トシテ製造、輸入、販賣、私有、若シハ所持ヲ禁シタル物件ヲ云フ改正刑法ハ法律ガ成立ヲ禁シタル物件ト明

没

收

物体

- 言シタリ(四三改刑三七)
- (二) 犯罪ノ用ニ供シタル物件：犯罪ノ實行ニ使用シタル物件ヲ云フ、故ニ犯罪ノ供用物件タルニハ有意犯ノ成立アルヲ必要ナル條件トス
- (三) 犯罪ス因テ獲タル物件：犯罪ニ依リ直接ニ獲得シタル一定ノ物件ヲ云フ現行法文ハ「犯罪ニ因テ得タル物件」トアリ犯罪ヨリ間接ニ得タル者ヲ包含スル如ク解スル者アリシカ直接ナルヲ要スト學說ニ判例ニ一定シ改正案「直接」ニ云々ト明言シタリ

没收ノ共通條件

- (一) 犯罪事實ニ直接ニ關係アルコト
- (二) 犯罪事實ノ證據アルコト
- (三) 裁判ノ宣告アルコト

刑罰タル結果

- (一) 有罪ノ判決ヲ受ケタル犯人ニ對シ宣告ヲナスコト
- (二) 犯人ノ所有ニ係ル者ナラザルベカラズ
- (三) 犯人ノ死去シタルハ宣告スルコトヲ得ズ

行政處分タルノ結果

- (一) 犯人ノ死去シタルハ相續人ニ對シ宣告ス
- (二) 占有ノ何人タルヲ問ハズ
- (三) 犯罪事實ノ證據アル以上ハ被告人ノ無罪免訴ヲ受クルモ言渡ス
- (四) 犯人ノ所有ニ係ルト否トヲ問ハズ

没收后ノ處分：民事處分ノ場合ニ於テ

一定ノ期間所有主ヲ搜索ス、搜索ノ不明ナルハ初メテ國ニ屬ス

以上附加刑ヲ述ヘタリ此他罰金ノ刑タル附加刑ヲ殘存スルモ罰金ト同一ノ性質ヲ有スルモノ、ニノ毫モ差異ナケレバ説明ヲ省ク

第五節 刑期計算

刑期：實體

日：一日トハ二十四時間：但受刑ノ初日ハ時間ノ長短ヲ問ハズ一日トス
月：卅日
年：曆ニ從フ

刑期起算點：原則トシ刑名宣告ノ日

刑期計算

(變例)

- (一) 犯人自ラ上訴シタルハ 上訴正當ナルハ 前判決宣告ノ日
- (二) 檢事ノ上訴シタルハ 上訴不當ナルハ 後判決宣告ノ日
- (三) 不當 前判決宣告ノ日

刑ノ執行始時：裁判確定シタル日故ニ再審特赦ノ申立アルモ刑ノ執行ヲ停止セズ、但シ死刑ニ付キ特赦ノ申立アルハ執行ヲ停止ス

(註) 刑ノ起算點ト執行ノ始時ト同一ナラサルヲ以テ實行セサル刑ノ存スルヲ知ルベシ

刑期算外ノ日

- (一) 放免ノ日
- (二) 上訴中保釋又ハ責付ヲ得タル日
- (三) 刑期限內逃走シタル者ノ逃走中ノ日數

第二章 刑ノ適用

第一節 總論

刑ノ適用トハ法律ノ規定ニ基キ裁判宣告ヲ以テ犯罪ニ相當スル刑罰ヲ示定スル形式ヲ云フ

刑ノ適用ニ關シテハ立法官ガ抽象的ニ犯罪ニ科スベキ刑ヲ限定シ裁判官ヲノ犯罪ノ情狀ニ上
下スルヲ許サマルナリ又裁判官ガ實質的ニ犯罪事件ノ起生スル毎ニ刑ヲ定メ法律ニ於テ制限
セサルモノアリ前者ハ法定主義ト稱シ後者ヲ放任主義ト稱ス前者ハ罪刑權衡ノ行ハルベキニ
非ラス後者ハ判事ノ擅斷ヲ防シテ途ナシ於茲兩者ノ長所ヲ配合シ立法官ガ罪惡ノ大小輕重ト
是ニ科スベキ刑ノ範圍ヲ定メ判官ヲノ事實的ニ罪惡ノ程度ヲ斟酌シ其ノ範圍ニ於テ相當ノ刑
ヲ科セシムルモノニ學者ハ之ヲ稱シテ刑ノ適用ニ關スル折衷主義ト稱ス
現今刑法ハ罪刑均等ヲ保ツ刑罰權ノ折衷主義ニ基キ刑ノ適用ニ關シテモ亦タ折衷主義ヲ採用
シタリ

折衷主義ノ骨髓トナル者ハ刑ノ加重減輕トス
加重減輕ハ法律ガ明文ヲ以テ直接ニ定ムルモノト裁判官ノ認定ニ依リテ定ムル者トアリ而シ
テ法定ノ加重ハ

- (一) 犯罪事實即
 - 犯罪事情ニ基クモノ
 - 犯人ノ身分ニ基クモノ
 - (二) 刑ノ適用ノ範圍ノ廣狹ニ基クモノ即
 - 一般ニ通スル者
 - 特別ニ各本條ニ記載スル者
- トニ依リ第一ノ場合ヲ主看的加重客看的加ト稱ス區別ノ實用ヲ共犯ノ場合ニ存ス第二ノ場合
ヲ一般ノ加重ト特別ノ加重ト稱ス
法定ノ減輕ハ
- (一) 犯情ニ基ク者
 - (二) 犯後ノ狀態トニ基ク者ト

ヨク看察スルヲ得、(一)ハ宥恕減輕ニシテ(二)ハ自首減輕ナリ
裁判上ノ特ニ加重ト稱スベキ者ナシ蓋シ本刑ノ最高點ヲ示シタルヲ以テ之ヲ認ムノ餘地ナク
レバナリ裁判上ノ減輕ハ之ヲ酌量減輕ト云一般ノ犯罪ニ用ユルヲ得

第二節 再犯加重

定義：再犯トハ先ニ罪ヲ犯シ有罪ノ判決確定シタル後再ヒ罪ヲ犯スヲ云フ
條件

- (一) 先キニ或ル罪ヲ犯シ有罪處刑ノ判決確定シタルヲ
 - (二) 有罪ノ判決確定後再ヒ罪ヲ犯スヲ
- 故ニ(一)有罪ノ判決アルモ未ダ確定セサルハ(二)外國ノ有罪判決(三)犯時ニ罪ヲ犯スモ刑
法ノ支配ヲ受ケザル身分ヲ有シタルハ(四)犯時不能力者タルハ(五)公訴權消滅シタ
ルハ(六)大赦ヲ得タルハ等ハ再犯ノ第一條件トスルヲ得ズ
- 加重ノ原因
- (一) 犯罪ノ身分ニ關スル加重ノ原因タリ故ニ共犯者ハ及ボスヲ得ズ
 - (二) 法定ノ加重タリ故ニ判事ヲ羈束ス

加重ノ理由
及ビ處分ニ
關スル學說

再犯タルノ故ヲ以テ加重ハ法律上ノ理由ナキモノニ認見ノ
甚シキ者ナリ再犯ハ犯人ニ附着スル一種特別ノ狀態ニ即チ
初犯ノ刑ニ屈セズ再犯ハ特別處分ヲ施シ罪惡常習ノ全治効
力ヲ奏スルヲ期シ快望ナキ者ハ斷然是ヲ社會外ニ驅逐
シ再ヒ害惡ヲナスヲ得サラシメザルベカラズ(富井博士刑
法論綱二九三、江木學士原論三三二)ト是レ今日ノ定説タルガ
如シ

再犯加重

加重處分

- 初犯重罪：再犯重罪：本刑ニ一等加重(刑九一)
 - 初犯輕罪：再犯輕罪：本刑ニ一等加重(刑九二)
 - 初犯違警罪：再犯違警罪：本刑ニ一等加重(刑九三)
- 但(時ノ初犯ヨリ一年以後ハ再犯ヲ以テ論セズ
場所：管轄地ナルヲ)
- 三犯以上：再犯加重ノ例ニ倣フ
- 執行順序
- (一) 定役アルハ定役アルモノヲ先キニシ
 - (二) 初犯再犯定役アルハ其重キ者ヲ先ニス
 - (三) 罰金科料ハ順序ニ不拘各之ヲ徴收ス

(一) 數罪俱發ト再犯ノ別

數罪ヲ犯シタルノ點ニ於テ一ナルモ、一ハ判決確定前ノ犯罪ニ一ハ有罪ノ確定判決後ノ犯罪ナリ、故ニ犯人ノ心情ニ於テ一ハ累犯ノ恐ナシト雖モ一ハ累犯ノ恐アリ換言スレバ有罪ノ確定判決後ノ犯罪ハ犯人ガ罪惡常習ノ社會ニ危險ナル性情ヲ有スルヲ表明スルノ指導者タリ是レ處分ノ異様ヲ來ス所以ナリ、於茲ニ確定判決前ノ罪ハ數ト雖モ寬柔的處分ヲナシ、判決後ハ一罪ト雖モ刑ヲ加重ス、再犯處分ノ性質ハ數此ナルヲ以テ其加重ハ一事不再理ノ原則ヲ犯サズ

(二) 再犯ハ異種異様ノ罪ニ應用スルノ理由

再犯ノ處分ヲ異種異様ノ罪ニ適用スルハ現行法ノ採ル所又佛法伊法ノ認ムル所ニ再犯ノ理由ハ社會ニ危險ナル罪惡常習ノ惡性顯然タルヲ以テ之ヲ加重スル者ナレバ罪ノ

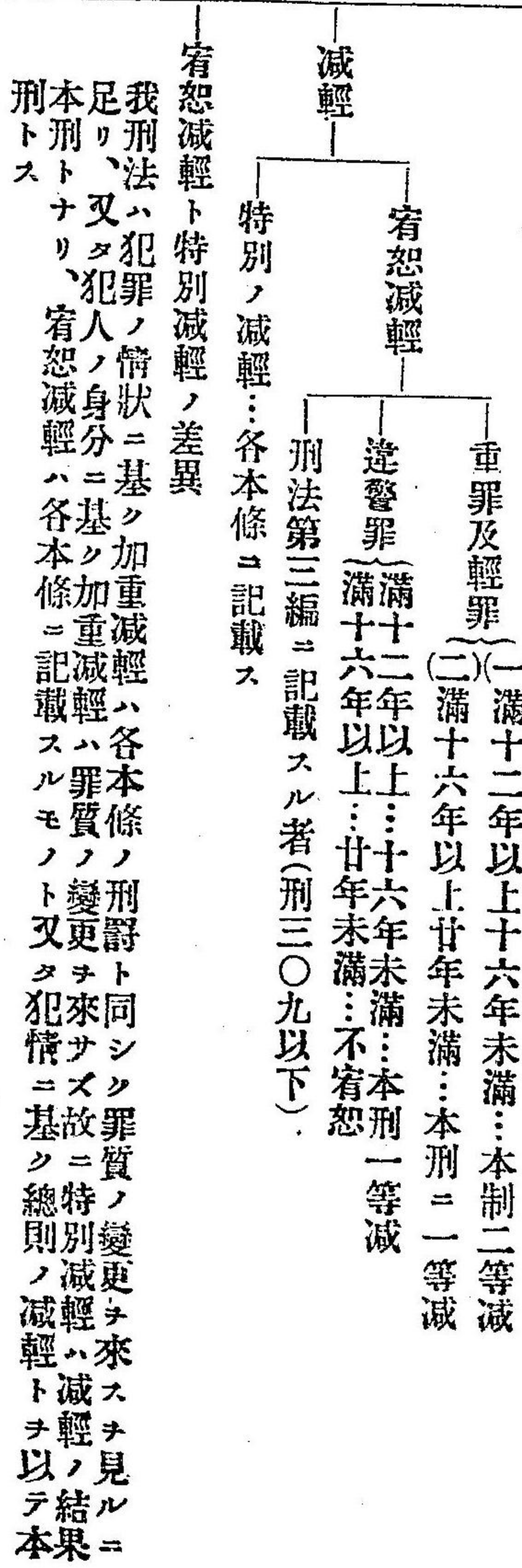
種類如何ヲ問フノ要ナシ

第三節 宥恕減輕及特別減輕

宥恕減輕トハ：犯人ノ身分ニ依リ法律ガ特ニ刑ノ一部ヲ減免スルヲ云フ

特別減輕トハ：犯罪事情ニ基キ法律ガ特定ノ名稱ヲ付セズ各本條ニ於テ記載シタル刑ノ一部ノ減免ヲ云フ

宥恕減輕



宥恕全免ト不諭罪ノ差異

不諭罪ハ即チ無責任又推利行為ハ犯罪ノ成立ヲ缺クモ宥恕全免スル場合ハ犯罪ハ成立スルモ法律ガ特ニ刑ヲ全免スルモノトス、其ノ結果トノ不諭罪ノ場合ニハ裁判所ハ無罪ノ

原因タル事實ヲ示スルハ無罪トナルノ法文ヲ示サザルモ可ナリ然レモ宥恕全免ノ場合ニハ「罪アレバ刑罰ヲ科スル」ノ原則ノ變例ナレバ宥恕全免ノ法文ヲ示サザルベカラズ、且又豫審又ハ公判ニ於テ「被告事件罪トナラズトシ」ハ「法律ニ於テ其罪ヲ全免スル」ト云ヘルコト理由トシ免訴又ハ無罪ヲ言渡スベキモノトス

第四節 自首減輕

定義：自ラ犯シタル未發ノ犯罪ヲ官ニ申告シ己ヲ逮捕シ得ベキ地位ニ置クヲ云フ

- (一) 自己ノ犯シタル犯罪ヲ自ラ官ニ申告スルコト
- (二) 犯罪ノ未ダ發覺前ナルコト
- (三) 犯人ハ己ヲ逮捕シ得ベキ地位ニ置クコト

自首シタル者ヲ減輕シ以テ「自首ヲ獎勵スル」ノ目的ハ(一)有罪ヲ不問ニ付スルコト(二)再犯ノ危険存スルコト(三)冤罪ニ苦マシムルコト(四)大弊害ヲ避ク爲メナリ加之犯罪捜査ノ勞ヲ省キ證明方法ヲ容易ナラシムルモノトス

自首

理由

自首シタル者ヲ減輕シ以テ「自首ヲ獎勵スル」ノ目的ハ(一)有罪ヲ不問ニ付スルコト(二)再犯ノ危険存スルコト(三)冤罪ニ苦マシムルコト(四)大弊害ヲ避ク爲メナリ加之犯罪捜査ノ勞ヲ省キ證明方法ヲ容易ナラシムルモノトス

効果

- (一) 謀殺殺外特自首：(贓物ノ返還損害賠償ヲナスルハ本刑ニ二等ヲ減ス半數以上償還スル限ハ一等減ス)
- (二) 謀殺殺罪ノ自首：減等ノ限ニ非ラズ(刑八五但シ書)
- (三) 財產ニ對スル罪ノ自首

(イ) 贓物ノ返還損害賠償ヲナスル 全部………本刑二等減
半數以上………本刑一等減

(ロ) 被害者ニ首服シタル 全部………本刑二等減
半數以上………本刑一等減
全部ナルハ………本刑三等減

首服トハ官ニ自首セズシテ被害者ニ罪狀ヲ告知スルモノトス

第五節 酌量減輕

意義 酌量減輕トハ犯人ノ情實、犯罪事實ノ情況ニ依リテ原諒スベキ情狀アルモノト裁判所ガ認メタル場合ニ法律ノ規定ニ從ヒ減等スルヲ云フ

理由 「罪刑均等」ヲ保タンガ爲ナリ、蓋シ罪惡ノ程度ハ犯狀ニ異ルモノトス(一)法律ノ設ケタル刑ノ範圍ハ千狀萬態極リナキ犯情ニ相應セシムルニ不足(二)且又死刑無期刑ノ如キハ刑ニ必要ナル上下ノ範圍ナキヲ以テ(三)酌量減輕ヲ設ケテ罪刑均等ヲ得シムト云フニアリ

條件：所犯原諒スベキ者ナルコトヲ要ス(刑八九)
「犯狀」トハ犯人ノ情實ト犯罪事實ノ狀況トヲ併有スルヲ要スルヤ又ハ犯人ノ情實ノミナルカ解釋ニ途ニ岐レ「犯人ノ情實」ニテ含有シ立法者ノ豫測シ得ベキ犯罪事實ノ狀況ヲ包含セズト(刑法正義下卷二三、磯部氏九〇三)然レモ折衷主義ノ刑法ハ不正加害ヲ以テ刑罰ノ根據トスル者ナレバ犯人ノ情實ヲ豫見スル能ハサルハ罪惡ノ程度ヲ測

酌量減輕

定スルヲ得サルハ、故ニ解釋上兩者ヲ含有スルモノトセサルベカラズ岡田學士ハ頗ル細密ニ明確シ批評セラレタリ(岡田學士刑法論五五二)

減等ニ本刑ニ一等又ハ二等ニ止ム(八九、九〇)

減等ハ法律上ノ減等ト併立スルヲ得(八九、二)

附加刑ニ對シ酌量減輕ノ適用アリヤ

附加刑ハ處刑后犯人ノ行狀ヲ監視スルモノト又タ主刑ハ効力ヲ確保スルノ目的ニ出ツルモノトニアリ后ノ場合ハ罰金ニシテ即チ犯人ニ苦痛ヲ與フルヲ目的トスルヲ以テ罪刑均等ノ主義ニ從ヒ適用スルヲ得

第六節 加減例

第一款 本刑

本刑

意義：本刑トハ：加重セラルベキ基本ノ刑ヲ云フ
本刑ヲ知ルノ標準

- (一) 刑法第二編以下各條ニ各犯罪ニ賦科シタル刑
 - (二) 刑法第一編ニ規定シタル犯罪事實ノ情況ニ基キ法律ガ一般ニ加減シタル者即從犯未遂犯ノ減等ハ其ノ減等シタル結果ノ刑
 - (三) 刑法第二編以下各本條ニ規定シタル特別ノ加重減輕ハ是ヲ加重減輕シタル結果ノ刑
- 蓋シ此ノ場合ハ特別ノ刑ヲ記載スルノ勞ヲ省キ便宜上加重ノ例ヲ用ヒル迄ニ性質上加減ノ結果ヲ本刑トナスベキモノナリ

第二款 加減通則

- (一) 本刑ヲ加重シテ死刑ニ入ルヲ得ズ
- (二) 輕罪ノ刑ヲ加重シテ重罪ノ刑ニ入ルヲ得ズ
- (三) 違警罪ヲ加重シテ輕罪ニ入ルヲ得ズ
- (四) 死刑ヲ減等シテ重罪ニ入り、重罪ヲ輕罪ニ輕罪ヨリ違警罪ニ減下スルヲ得

第三款 重罪ノ加減例

重罪加減例ハ罪ノ性質ト輕重ニ依リテ、異ル即チ下ノ順序ニ從フ

常事犯

- (一) 死刑
- (二) 無期徒刑
- (三) 有期徒刑(刑六七)
- (四) 重懲役
- (五) 輕懲役ニ該ル者減輕スベキトキハ二年以上五年以下ノ重禁錮ニ處スルヲ以テ一等トス(六九、一)

國事犯

- (一) 死刑
- (二) 無期徒刑
- (三) 有期徒刑
- (四) 重禁錮
- (五) 輕禁錮ニ當ル者減輕スベキトキハ二年以上五年以下ノ輕禁錮ニ處スルヲ以テ一等トス(六九、二)

刑法第六十九條ノ規定ハ重罪刑ノ最モ低キ者ナルハ減輕ノ結果輕罪ノ刑タル禁錮ニ下ルモノトス然ルニ禁錮ハ五年以下十一月以上トナスヲ以テ輕キニ失スルモノトシ輕罪ノ最高度ノ刑ヲ科スルコトシタリ

第四款 輕罪ノ加減例

下ノ順序ニ從フ

罪

- (一) 禁錮罰金ニ該ルベキ者ナルハ：加減各本條ノ刑期金額ノ四分ノ一ヲ一等トス(二) 禁錮ヲ減盡シタルハ：拘留ニ處ス(三) 罰金ヲ減盡シタルハ：科料ニ處ス(四) 禁錮ヲ減盡セサルモ刑期十日ニ及フハ(二)ニ準ス(五) 罰金減盡セサルモ：一圓九十五錢下ナルハ(三)ニ準ス

一制限禁錮ヲ加ヘテ七ケ年以上ニ上ルコトヲ得ズ(七〇、二)
刑期四分ノ一ノ通算法ハ單減單加ノ方法ヲ採用シタルモノトス

第五款 違警罪及附加刑ノ加減例

違警罪

拘留(科料)加減(刑期四分ノ一ヲ一等トス
金額四分ノ一ヲ一等トス)

制限(拘留ハ加ヘテ十二日ニ至ルコトヲ得(刑七二)科料ハ二圓四十錢ニ至ルコトヲ得零數ヲ生ス
ルハ是ヲ除却スルコトヲ得)

附加刑ハ罰金ノミニシテ、主刑ノ例ニ倣フ若シ次級ノ附加刑ナキニ依リ減盡シタルハ止マ主
刑ノミニシテ科ス(七四)

第六款 加減順序

加減順序

- (一)再犯加重
- (二)宥恕減輕
- (三)自首減輕
- (四)酌量減輕

犯罪ノ情狀ニ依リテ總則ニ照ラシ同時ニ本刑ヲ加重減輕スルハ上ノ順序ニ
從フ(刑九九)

第七節 數罪俱發處分 (一人數罪)

定義 一人ノ犯シタル二個以上ノ犯罪中共ノ一罪ノ有罪判決確定前ニ餘罪ノ發覺シタル狀
態並ニ一罪ノ判決確定后判決前ノ餘罪發覺シタル狀態ヲ云フ

俱發ノ狀態 (一)數罪ヲ犯シ同時ニ發覺スル場合(二)數罪中一罪ノ公訴中發覺スル場合(三)數罪
中一罪ノ判決ニ對スル上訴中發覺スル場合(四)判決ノ確定刑ノ執行終了前ニ發
覺スル場合

發覺ノ狀態カ其處分ヲ異ニスルハ判決ノ確定前ト后トノ場合ノミナリ

條件

- (一)同一ノ人ニテ二個以上ノ犯罪ヲ犯シタルコト
- (二)一罪ノ確定判決前ニ犯シタルモノナルコト

二個以上ノ犯罪ハ個々獨立ノ一罪ヲ構成スベキコトヲ要ス即チ二個以上ノ故意ト二個以
上ノ所爲ヲ要ス、故ニ慣行犯ノ如キ連續犯ノ如キハ第一條件ヲ適充セズ

一所爲ニシテ數罪ヲ構成スル事實ヲ含有スルモノヲ云フ

(イ)法律上ノ數罪 法律ガ數個ノ犯罪ヲ合シテ一罪トシタル
者

(一)想像上ノ數罪

(ロ)事實上ノ數罪 或ル犯罪ガ他ノ犯罪ヲ行フニ欠シベカラ
サル手段タル者

(二)實體上ノ數罪 數個所爲ガ數個ノ犯罪ヲ成立スル場合ヲ云フ

即チ數個ノ故意ト數個ノ所爲アル場合ニシテ刑法ノ所謂數
罪ハ實體的ノモノトシテ云フ

學理上
ノ種別

(一)確定判決前

- (イ)重、輕罪俱發：一ノ重キニ從フテ處斷(ロ)違警罪ノ俱發：併科ス
- (ハ)違警罪ト重罪ト俱發：一ノ重キニ從フテ處斷
- (ニ)論ズベキ者：后發前發ヨリ重キ者：其重キニ從テ處斷

數罪俱發

處分 (二) 確定判決后

- (甲) 已ニ執行中ニ前發ノ刑ヲ通算ス罰金科料ナルモ同シ
- (乙) 換刑處分ヲシタルモ及之ヲナスモハ第廿七條ニ從フ
- (丙) 不論者ニ後發ノ罪前發ノ罪ト同シク若クハ輕キモ
- (丁) 再犯ト後發ノ餘罪ト比較シ重キニ從フテ處斷
- (三) 判決確定ノ后餘罪ト再犯ト俱發シタルモ
- 重キノ公式解釋 重罪ニ刑期ノ長キ者ニ刑期同シモハ定役アル者
- 輕罪ニ所犯情狀最モ重キモノ

第三章 刑ノ消滅

第一節 總說

刑ハ裁判ノ確定后ニ消滅スルモノトス裁判ノ確定前ニ於テモ、公訴ノ消滅ニ依リ自然ノ結果トシテ消滅ヲ來タスコトアリト雖モ是等ハ罪ノ消滅ニ刑事訴訟研究ノ範圍ニ屬ス

第二節 犯人ノ死去

犯人ノ死去シタルモハ刑ノ執行ヲ爲スベキ物体ノ消滅シタルヲ以テ刑ノ消滅ヲ來スベキモノトス

此ノ原則ニハ例外ナキモノニ罰金科料ノ如キ相續人ニ對シテ執行スルコトヲ得サルモノトス

第三節 大赦

大赦ハ主權ノ命令ヲ以テ或ル犯罪事件ニ對シ犯罪ト認メタルニ基ク刑事法上一般ノ効力

ヲ取消スヲ云フ(富井博士刑法論綱三五、江木學士刑法原論二六七、岡田學士刑法論八七)

- (一) 大赦ハ天皇ノ勅裁ニ非レバ行フコトヲ得ズ(憲法一六)
- (二) 大赦ハ犯罪事件ニ對スル者即チ或ル種類ノ罪ヲ犯シタル一部ノ人ニ對スル恩典トス
- (三) 大赦ハ犯罪事實ヲ消滅セシメ遺忘セシムル者ニ非ラズ、政略上主權者ノ恩典ヲ以テ刑ノ效力ヲ全然消滅セシム即チ其所爲ヲ犯罪ト認メザルモハ刑事法上ノ法律的干係ナカリシト同様責任干係ヲ拋擲スル者ナリ
- (四) 大赦ハ刑事法上ノ効力ハ主權ノ恩典ニ拋擲セラル、モ民事法上ノ効力即チ私訴權ニ干係ナキモノトス
- (五) 刑事法上ノ効果ヲ消滅セシムルノ結果トシ
- 大赦ニ免罪ヲ得タル者ハ裁判ヲ要求スルコトヲ得ズ蓋シ私人ノ利益ヲ目的トスル者ニ非ラズ、政略上ノ理由ニ基ク恩典ナレバナリ又已ニ刑ノ執行權ヲ消滅セシメ自由ヲ解キ徵收セラレタル罰金科料ヲ還付ス

第四節 特赦

一定義特赦トハ主權ノ命令ヲ以テ有罪ノ確定判決ヲ受ケタル囚人ニ對シ刑ノ執行權ノ全部又ハ一部ヲ將來ニ取消スヲ云フ

- (一) 特赦ハ形ノ執行全部又ハ一部ヲ將來ニ免除スルノ恩典ナルガ故ニ判決確定シ刑ノ執行權ノ生シタル後ニ非レバ適用ナシ
- (二) 特赦ノ恩典ニ遇フモハ刑ノ執行權ヲ消滅スルノ結果直チニ放免セラレベキモノトス

(三) 特赦ヲ設クルノ利益ハ犯人ノ悔改ヲ獎勵シ(一)法律ノ不備ヲ補ヒ誤判ノ結果ヲ矯正スル
 (二)或ル場合ニ弊害アル死刑無期刑ノ執行ヲ免スルヲ(三)是ナリ

(四) 特赦ト大赦トノ差異

- (イ) 特赦大赦共ニ天皇ノ大權ニ屬ス然レモ特赦ハ相當官吏ヨリ上申シ裁可ヲ得ルヲ要ス大赦ニハ此ノ手續ヲ要セズ
- (ロ) 大赦ハ犯罪事件ノ全部ニ對スルモ特赦ハ一定ノ犯人ニ限リテ同種ノ犯人ニ及バズ
- (ハ) 大赦ハ裁判ノ前後ヲ問ハズ、特赦ハ確定裁判ノ後ナルヲ要ス
- (ニ) 大赦ハ犯罪事件ノ全体ニ對シ刑事上ノ法律關係ヲ全消セシムルヲ以テ刑事訴權ノ効果ヲ止メズト雖モ特赦ハ刑ノ執行權ヲ消滅セシムルモノナレバ再犯ノ理由トナルト否トニ差異アリ
- (ホ) 大赦ハ刑事訴權ノ効力ヲ全消スルヲ以テ當然復權ヲ得ルモ特赦ハ赦狀ニ特ニ記載セラレサルモ復權ヲ得ズ
- (ト) 大赦ハ犯人死亡後ト雖モ行フヲ得ルモ特赦ハ刑ノ執行權消滅シタル死亡後ニ行フヲ得ズ

第五節 復權

定義 復權トハ主權ノ命令ヲ以テ犯者ノ一タヒ剝奪セラレタル公權ヲ享有スル能力ヲ附與スルヲ云フ

(甲) 條件 (一) 主刑ノ期滿免除ヲ得監視ニ付セラレタルヲ(二) 主刑終了ノ日又ハ主刑ノ期滿免除ヲ得監視ニ付セラレタル日ヨリ五年ヲ經過シタルヲ(三) 復權ヲ與フベキ情狀アルヲ

(乙) 復權ト大赦、特赦、再審トノ差異

- (イ) 復權ハ大赦ト効力ヲ異ニスルヲ特赦ト同シ(ロ) 特赦ハ刑ノ執行ヲ免スルモ復權ハ刑ノ執行終了ヲ條件トス又特赦ヲ得タル者ニ刑ノ言渡ニ因リ失ヒタル公權ヲ將來ニ回復スルニアリ(ハ) 再審ト異ル所ハ裁判ノ効力ヲ消滅セシムルニ非ラズ其ノ一部ヲ減殺スルニ過ギズ

第六節 期滿免除

定義 刑ノ期滿免除トハ法律ノ豫定シタル期間ノ經過ニ依リ刑ノ執行權消滅スルヲ云フ

理由 犯罪ハ歲月ノ久シキ經過ト共ニ世人ハ漸々犯罪事件ヲ遺忘シ遂ニコレヲ所罰スルノ必要ナキニ至ルト云フニアリ

證據ノ酒滅說ハ公訴時効ニ行ハル、モ本問ノ解答タラズ犯人ノ苦心ハ刑責ヲ洗滌シタリトノ說亦タ採ルニ足ラズ

理由ヨリ生スル制度ノ原則

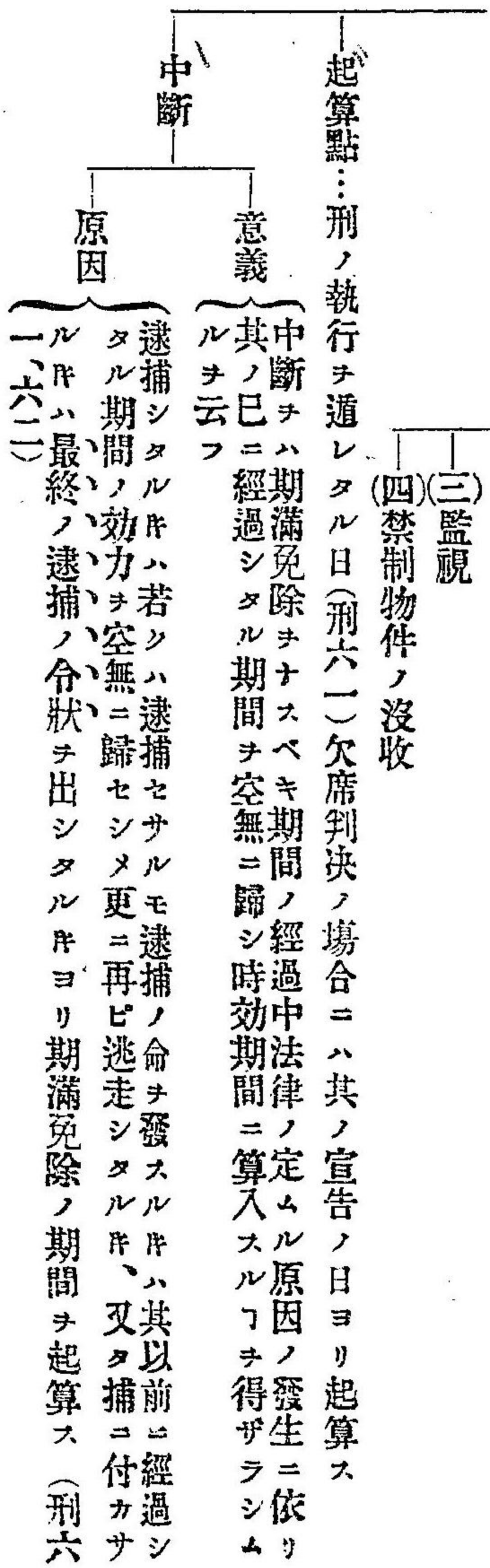
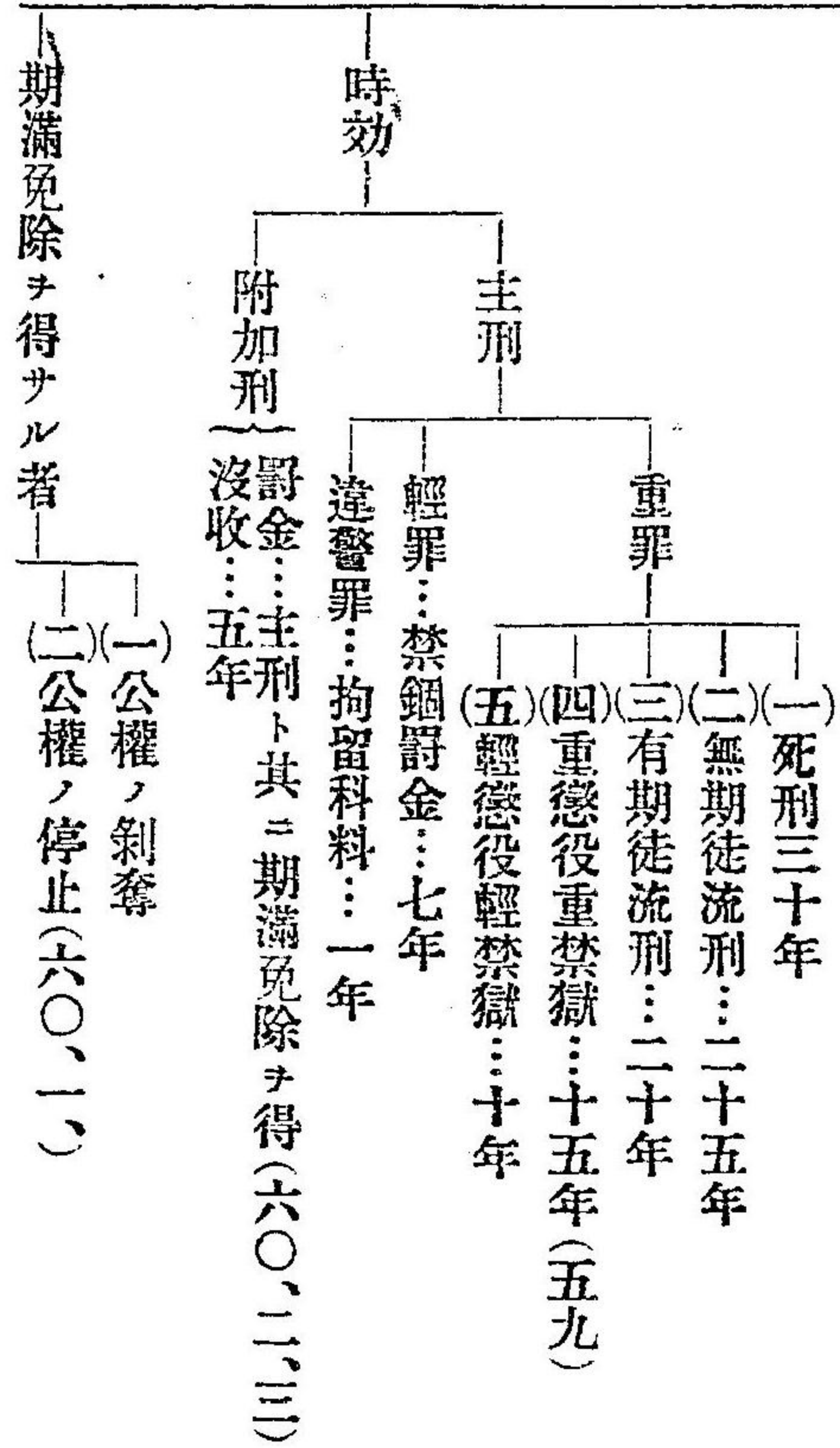
- (一) 期間ノ長短ハ犯罪ノ刑重即チ刑ノ輕重ヲ標準トス(二) 刑ノ期滿免除ハ有罪ノ判決ヲ受ケタル後ニ存スル者ナレバ判決前ノ者ニ適用セズ(三) 刑ノ期滿免除ハ公訴時効ヨリ長キヲ(四) 國家ヲ代表スル檢事ガ逮捕狀ヲ發スレバ幾個ニテモ期滿免除ノ中斷ノ効果アルヲ

適用範圍

- (一) 生命刑、自由刑、財産刑ニ適用ス
 - (二) 剝奪公權停止公權及監視ハ期滿免除ヲ得ズ(六〇、一)
- (其理由) ハ草案ニ依レバ剝奪公權停止公權ハ外形上ノ執行ヲ要セズ從テ逃亡中犯人ガ公權ノ實行ヲナスモ執行ヲ通レタルモノニ非ラズノ身分占有ノ一事實ニ過

期滿免除

キザレバ期滿免除ヲ誘導スルニ足ラズト、然レモ公權剝奪及停止ハ消極的ノ執行ヲ受ケルモノニ積極的ニ是ヲ通ル、コトヲ得ルモノナレバ期滿免除ヲ得サルノ理ナシ又タ執行ヲ通ル、コトノ不能ニ歸スル者トスレバ期滿免除ノ時効ノ先キニ執行ニ依リ消滅スルモノニ期滿免除ノ問題ヲ生スルノ餘地ナシ、如此期滿免除ヲ得ズトナシタル理由ハ到底其不當ヲ免レサルモノトス改正案ハ附加刑ハ時効ニ消滅スルコトヲ明言シ何等ノ制限ヲモ設ケザリシハ蓋シ其ノ不當ヲ認メザルニ依ル而シテ我立法ノ理由ヲ強テ説明セントスレバ積極的ニ執行ヲ免ル、モハ消極的ニ執行ヲ通ル、場合ニ比較シ世上人心ニ犯罪事件ノ紀念ヲ惹キ起シ從テ其紀念ヲ永存スルヲ以テ期滿免除ヲ誘導セズト云フノ外ナシ



日本刑法圖解各論

第一編 公益ニ關スル罪

第一章 皇室ニ對スル罪

意義

天皇三皇太子及皇族ノ御身体ニ對シ危害ヲ加ヘ又ハ加ヘントスルカ若シハ不敬ノ所爲アルヲ云フ

(註) 天、皇トハ今上天皇ヨリ太上天皇ヲ稱ス三皇トハ皇后、皇太皇后、太皇太后ヲ稱ス

主イ、日本國法ニ服從ノ義務アル者

物体、天皇、三皇、皇太子ノ生命身体自由、名譽(財産權ヲ含マズ)

犯意、ハ皇三皇太子タルヲ知リ、是ニ危害ヲ加ヘ、又ハ不敬ノ所爲ヲナサン

勳作、危害、ヲ加ヘントスル決心、豫備、未遂ノ所爲、又ハ不敬ノ所爲

不敬ノ所爲、トハ皇室ノ尊嚴ヲ汚スノ所爲ヲ云フ

皇三皇太子ニ對シ、決心、豫備、未遂共ニ死刑(刑一一六)

(加害既遂) 死刑

(加害未遂) 豫備決心ノハ、無期徒刑(刑一一八)

(一) 天皇、三皇、太子及皇族ニ對シ、(主)三月以上五年以下ノ重禁錮(附二)

(二) 皇族、(主)二月以上四年以下ノ重禁錮(附)十圓以上百圓以下ノ罰金

皇室ニ對スル罪

刑責

不敬罪

(一) 天皇

(二) 皇族

危害罪

(一) 天

(二) 皇族

不敬罪

(一) 天皇

(二) 皇族

「監視……輕罪ナルモ六月以上二年以下(一一〇)」

(註) 皇陵ニ對スル罪ハ歷代ノ天皇ニ對スル罪ニ非ラズノ在世ノ天皇ニ對スル罪ナリ

第二章 國家ニ對スル罪

第一節 國事犯

國事犯ハ國家ノ基本若クハ國家ノ政治上ノ秩序ヲ紊亂スル者ト包含スルハ勿論、我憲法ヲ根據トシテ天皇ニ對スル罪ヲ以テ國事犯ノ一種ニ加ヘタル者アリ(江木學士原論卷ノ三、一四) 立法上ノ理論ハ暫ク置キ我刑法ノ解釋上天皇ニ對スル犯罪ハ國事犯トスルヲ得ズ(刑一一二) 一、乃至一三五) 國事犯ナル者ハ内亂ニ關スル罪ト外患ニ對スル罪トノ二者ヲ云フモノトス

第一款 内亂ニ關スル罪

意義 政府ヲ顛覆シ邦土ヲ僭窃シ其他朝憲ヲ紊亂スルノ目的ヲ以テ暴力ニ依リ政府ニ抗敵スル所爲ヲ云フ(解釋上)

物体……朝憲

犯意……内亂ヲ起サントスル故意

緣由即チ目的……朝憲ヲ紊亂スルヲ

構成

法文ハ「政府ヲ顛覆シ邦土ヲ僭窃シ、其他朝憲ヲ紊亂ス」云々ト、而シテ邦土ヲ僭窃スル「ト」ハ國土ヲ押領シ以テ日本帝國ノ統治權ニ服セサルヲ云フ、又「政府ヲ顛覆」トハ現行ノ憲法制度ヲ一變スルガ如キヲ云ヒ「朝憲ノ紊亂」トハ憲法ノ

内亂罪

形式ニ依リテ確定セラレタル統治制度ヲ變更シ若クハ消滅セシメントスルヲ云フ

手段……暴力 暴力即チ正當ノ手續ニ出テズ腕力ヲ以テ其ノ目的ヲ達セントスルモ動作……内國ノ戰亂ヲ起ス

(一) 首魁及教唆者(一一一、一)……………死刑

(二) 内亂ノ目的ニテ未タ兵ヲ擧ケザルモ人ヲ謀殺シタル者(一二三)及教唆者……………下手者……………無期流刑

(三) 群衆ノ指揮又ハ其他ノ樞要ノ職務ヲ採リタル者(一二二、二)……………無期流刑

(四) 兵器金穀ノ資給又ハ諸般ノ職務ヲ爲シタル者(一二一、三)……………重禁錮

(五) 教唆ニ乘シテ附和隨行シ指揮ヲ受ケテ雜役ニ供シタル者(一二一、四)……………輕禁錮

(六) 内亂ノ目的ニテ軍備ノ物品ヲ劫掠スル者上ノ例ニ依ル(一二二、一)……………重禁錮

(七) 兵隊ヲ招集シ又ハ兵器金穀ノ準備其(他)内亂ニ關スル豫備(一二五、一)……………百二十一條ノ例ニ照シ一等減

(八) 内亂陰謀ニシテ豫備ニ至ラサルモノ(一二五、二)……………百二十一條ノ例ニ照シ二等減

未遂犯ノ刑ト雖モ尚本刑ヲ科ス(一二四)

- (九) 内亂ノ豫備陰謀實行前ノ自首(一一二)本刑ヲ免シ 六月以上三年以下ノ監視ニ付ス
- (十) 内亂ノ情ヲ知テ他人ニ集合シテ所ヲ給シタルモノ(一一七) 一年以上五年以下ノ輕禁錮
- (十一) 内亂ノ際ニ乘シテ内亂ノ目的ヲ干セサル重輕罪ヲ犯シタル者 通常刑ニ照シ重キニ從テ處斷ス(一二八)

第二款 外患罪

定義：敵國ヲ助ケ本國ニ敵抗スルノ所爲ヲ云フ

構成

- 主体：日本人民及日本在留ノ外國人
- 物体：外國ニ對シテ有スル日本ノ主權
- 犯意：敵國ヲ助ケ本國ニ背叛ノ故意
- 動作：敵國ニ助力シ本國ニ背叛スル行爲

- 罪樣
- (一) 背叛罪：トハ外國ニ與ミシテ本國ニ抗敵シ、又ハ外國ニ與ミシテ交戰中同盟國ニ抗敵シ其他本國ニ背叛シテ敵兵ニ附屬スルノ所爲ヲ云フ(刑一二九)此犯罪ノ成立ニハ 外國ニ與ミシ外國ヲ助ケテ本國ニ抗敵スルノ故意及行爲ヲ條件トス
 - (二) 敵國助力ノ罪

外患罪

(イ) 軍事物交付罪：交戰中敵兵ヲ誘導シテ本國管内ニ入ラシメ若クハ本國及同盟國ノ都府城塞又ハ兵器彈藥船艦其他軍事ニ干スル土地物件ヲ

(ロ) 敵諜誘導罪：敵國ノ間諜ヲ誘導シ本國管内ニ入ラシメ若クハ是ヲ隱匿スルヲ云フ故ニ間諜タルヲ知ラサルハ第七十七條第二項ニ基キ無罪(一二二)

(ハ) 軍機漏泄罪：本國及同盟國ノ軍情機密ヲ敵國ニ漏泄シ又ハ道路ノ險夷ヲ敵國ニ通知スル所爲

(ニ) 軍備欠乏罪：陸海軍ノ委任ヲ受ケ物品ノ供給及工作ヲナス者交戰ノ際敵國ニ通謀シ又ハ敵國ノ賄遺ヲ收受シ命令ニ違背シ軍備ノ欠乏ヲナスノ所爲ヲ云フ(一二三)

- 刑責
- (一) 背叛罪：死刑(一二九)
 - (二) 助力イ罪：死刑(一二〇)
 - (三) 助力ロハ罪：無期流刑(一二一)
 - (四) 助力ニノ罪：有期流刑(一二二)

第二章 國際ニ關スル罪

定義：外國ノ主權ヲ害シ交親國ノ情誼ヲ破ルノ所爲ヲ云フ

主体：日本臣民

物体：外國ノ主權(外患罪ト異ル所)

犯意：外國ニ對シテ戰端ヲ開カントスルノ故意

國際ニ干スル罪

勳作：戰端ヲ開キ又ハ局外中立ノ布告ニ違反スルノ所爲

無權利：戰端ヲ開クノ權利ナキコト「法文ノ私ニ私人ノ資格ニテト云フ義、蓋シ戰宣ノ權ハ國家大權ノ作用ニ依ルモノニシテ私人タルノ資格ニ於テハ戰端ヲ開クノ權利ナキモノトス假令豐島ノ戰争ノ如キ未ダ戰宣公布前ナリト雖モ艦隊ノ職務ハ應戰ノ權利ヲ有ス若シ之ヲ商戰ナリトスレバ防禦ニ止マリ防禦ノ程度外ニ出ツルコトヲ得ズ故ニ商戰ニ進ンデ甲乙濟遠ヲ渤海灣ニ追込メ清國ニ戰端ヲ開キタルハ乃チ國際ニ干スル犯罪ヲ組成ス

刑責

(一) 私戰罪：有期流刑：豫備：一等又ハ二等減(一三三)

(二) 中立布告違反罪：六月以上三年以下輕禁錮(一三四)
附：十圓以上百圓以下罰金

私戰罪ノ未遂犯：法文ハ豫備犯ヲ罰スル旨ヲ明言シタルニモ不拘、未遂犯ニ付テハ特ニ明言スルモノナシ思フニ刑法ハ私戰罪ニ付テハ外國ニ向テ戰端ヲ開ケバ直チニ既遂罪ヲ成立シ、犯罪ノ進行爲ナル豫備ト、犯罪ノ既遂トハ密接ノ干係ヲ有シ未遂ナル犯狀ヲ生スルハ餘地ナシトシタルニ由ル

中立違反ハ輕罪ナレバ未遂ヲ罰セス況ンヤ豫備ヲヤ

輕罪ノ刑ニ處スル場合：監視六月以上二年以下(一三五)

第三節 官ニ抗スルノ罪

第一款 官權ノ執行ヲ妨害スル罪

第一項 抗命ノ罪

抗命罪

意義：官吏ガ職務ヲ以テ法律命令ヲ執行スルニ當リ暴行脅迫ヲ以テ其執行ヲ妨害スル所爲ヲ云フ(一三九)

構成

物体：國家權力ノ實行權：故ニ被害ノ當時ニ國家ノ命令權力ヲ行用スルノ權力ヲ有シ且ツ命令ノ實行中ナリシコトヲ要ス

犯意：命令タル事ヲ知り、是ヲ抗拒スルノ故意

手段：暴行脅迫

勳作：命令ノ抗拒即チ命令ニ反抗シ服從セサルノ所爲

刑責

(一) 抗命罪：主：四月以上四年以下重禁錮……(一三九)

(二) 強制罪：附加刑：五圓以上五十圓以下罰金(一三九)

種ナリ

(三) 毆傷罪：毆打創傷ノ各本條ニ照ラシ一等ヲ加ヘ重キニ從テ處斷(一四一)ス

即チ抗拒ノ手段タル暴行ニ依リ創傷セシメタル罪ヲ云フ

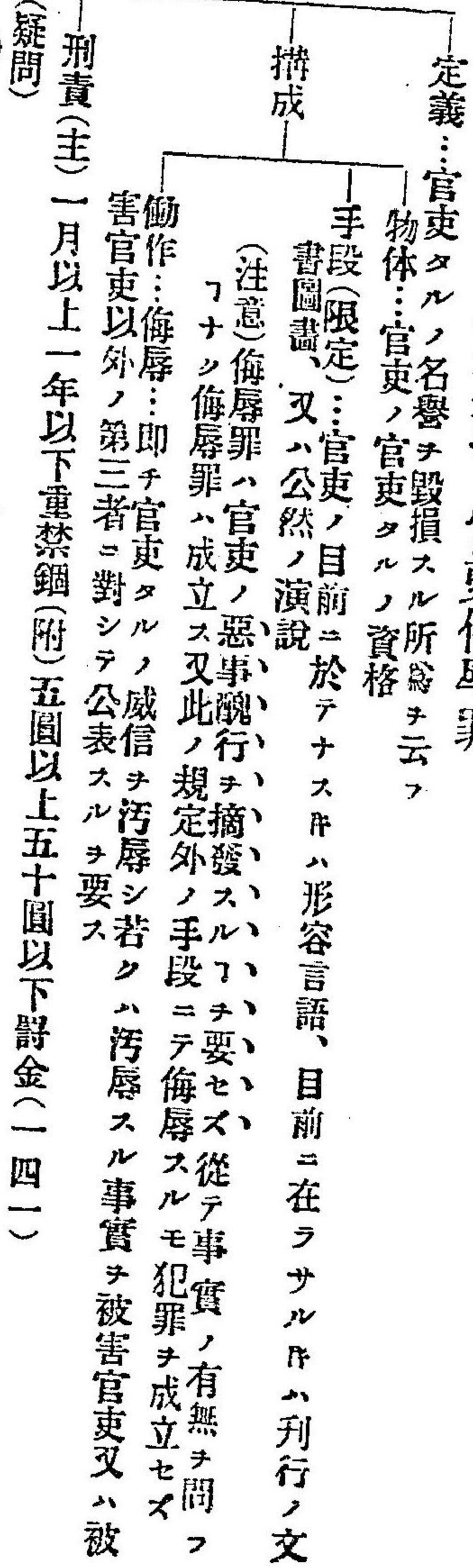
疑問：命令ヲ抗拒スルニ付キ官吏チ殺シタル者ノ處分

毆傷ノ場合ニハ一等加重ノ定メアルモ故殺ノ場合ニハ重罪ノ刑ヲ加ヘテ死刑ニ入ルヲ許サズ是ヲ規定スルモ空文ノミ、是故殺ノ定ナキ理由、然ラバ故殺ニ問ハンカ、利己殺ニ問ハンカノ解疑ヲ生ズ、或學者ハ利己殺ハ故殺罪ノ外尙他罪ヲ犯ス場合ニシテ抗拒ノ手段ニ即チ抗拒ト故殺トハ同一ノ罪ナルガ故ニ其ノ適用ノ場合ヲ異ニス(刑法正義下卷一三九)若シ此ノ論ニシテ誤ナクンバ是ヲ抗拒ノ一罪ニ問フノ道アルノミ若シ否レバ一罪ニ刑ヲ科スルコトナルベシ、然レモ抗命罪ニ故殺ハ必要ナル手段ニ非レバ抗命罪ニ吸

收セシムルヲ得ズ數罪俱發トシテ論セサルベカラズ

第二項 官吏侮辱罪

侮辱官吏罪



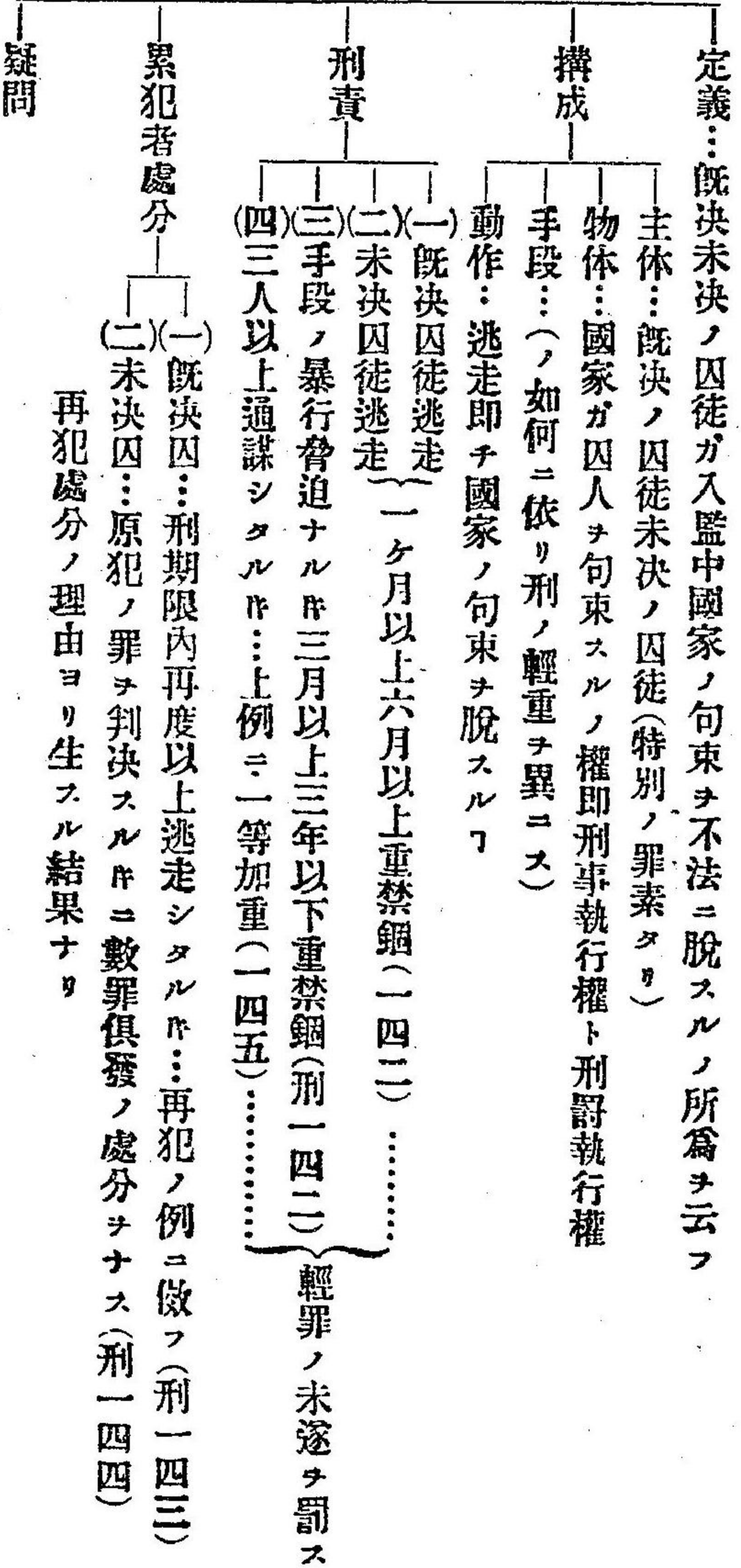
(疑問)

(一)筆記シタル文面ヲ以テ官吏ヲ侮辱シタルハ、處分如何
 我刑法ニハ侮辱ノ手段ハ「言語、形容、刊行、文書、圖畫、公然ノ演說」トノ四個ニ限定シ是ヲ以テ罪成條件トナシタリ筆記シタル文書ハ罪成條件ヲ適充スヘキ手段タル法律上ノ能力ヲ有セズ依テ刑法第二條ニ從ヒ罪トナラズ(廿五年二月十八日大審院判決參看)

(二)新聞記者カ縣知事ノ職務ニ對シ刊行ノ文書ヲ以テ侮辱シタルハ、被告人ニ事實ノ證明ヲ「許サズ」第一、現行刑法ハ官吏ヲ官憲ノ代表者ニシテ官吏ヲ侮辱スルハ即チ官憲ノ蔑如ナリ故ニ事實ノ證明ヲ許サズトノ主義ヲ採リタルヲ、第二、侮辱及誹毀ハ法律上ノ成語ニシテ新聞條例ハ「誹毀ノ訴アル場合」ト明記制限アレバ侮辱罪ニ適用ノ限リニ非ラズ(法曹會決二十五年七月六日、刑事法規則參看)

囚徒逃走罪

第二款 囚徒逃走罪



(疑問)

(一)囚徒ノ逃走ヲ再犯トシテ論セサルノ理由
 囚徒逃走罪ハ囚徒タル特別ノ資格ヲ要スルガ故ナリ(江本學士原論卷ノ三五四)ト又テ原犯ハ逃走罪構成ノ元素ナリ若シ是ヲ再犯トスルハ「罪ニ二刑ヲ科スル」ノ結果ヲ生ズ(刑法正義下卷一五二)ト一ハ主体上ヲ看察シ一ハ再犯ノ原理ヨリ看察シタル者ニ

此ノ二理由ヲ合ノ真ノ理由トナスニ足ルベシ

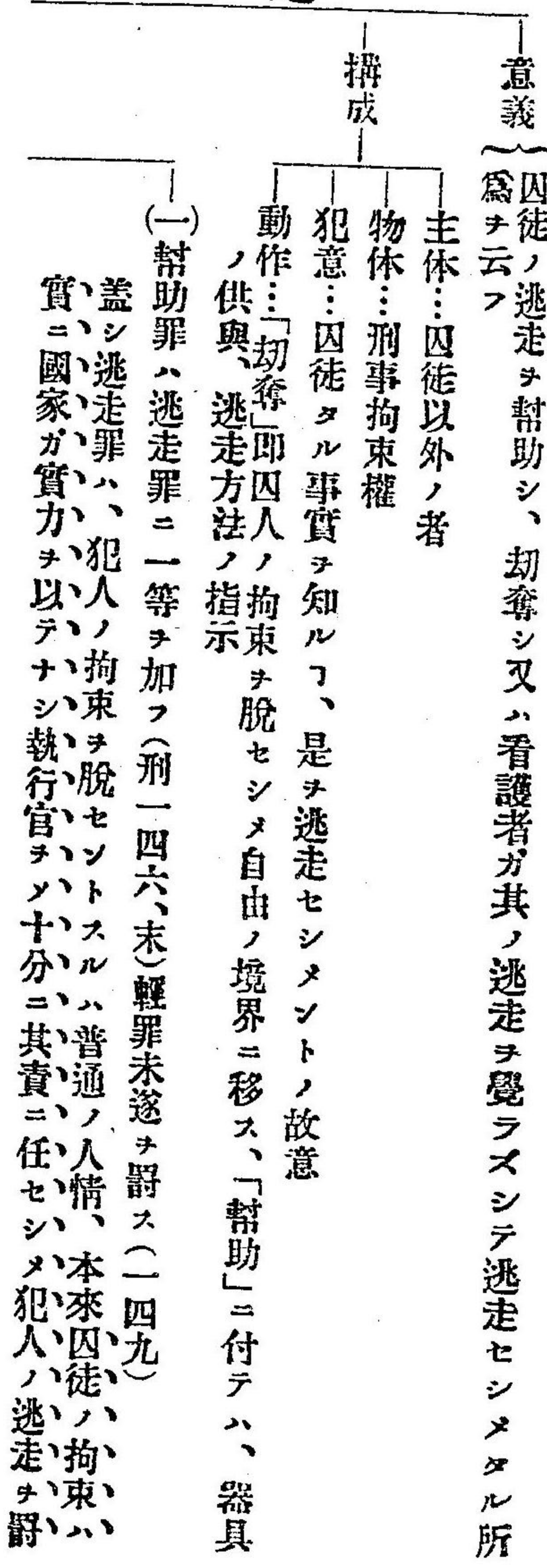
(二)未決入監中逃走スル者ハ有罪無罪ヲ問ハズ罰スルノ理由

未決拘留ハ國民ノ義務ニ正當ナル形式ニ依リ入監ヲ命セラレタル以上ハ刑事執行權ノ拘束ニ服從スルノ義務アリ然ルニ其逃走ヲ許スルハ社會ノ安寧秩序ヲ維持スルヲ得ズ即公益ノ爲ニ私權ヲ犧牲ニ供スル(刑法正義下卷一五四)モノナリ

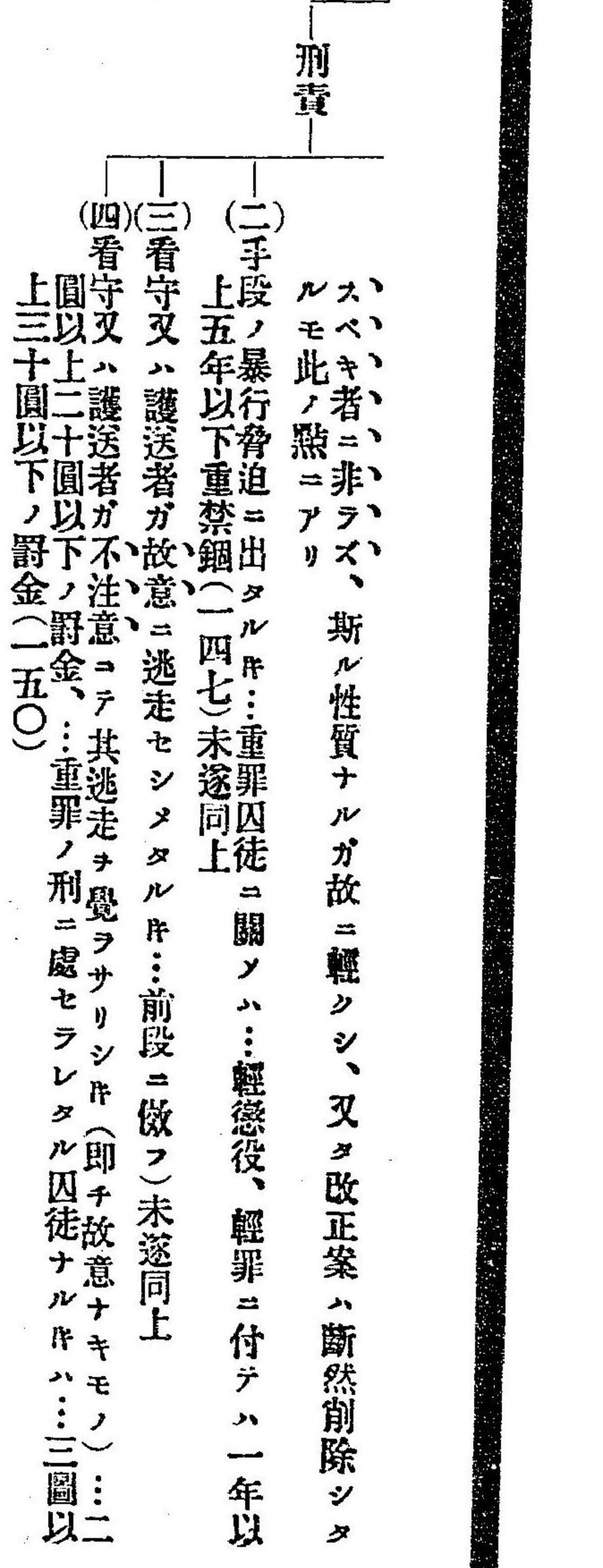
(三)窃盜犯嫌疑ノ爲ニ捕縛セラレ警察署ニ於テ取調中逃走シタルルノ處分

入監以前ノ逃走ニ係ルヲ以テ刑法第四百十四條ヲ適用セズ(廿五年五月卅日大審院判決例)

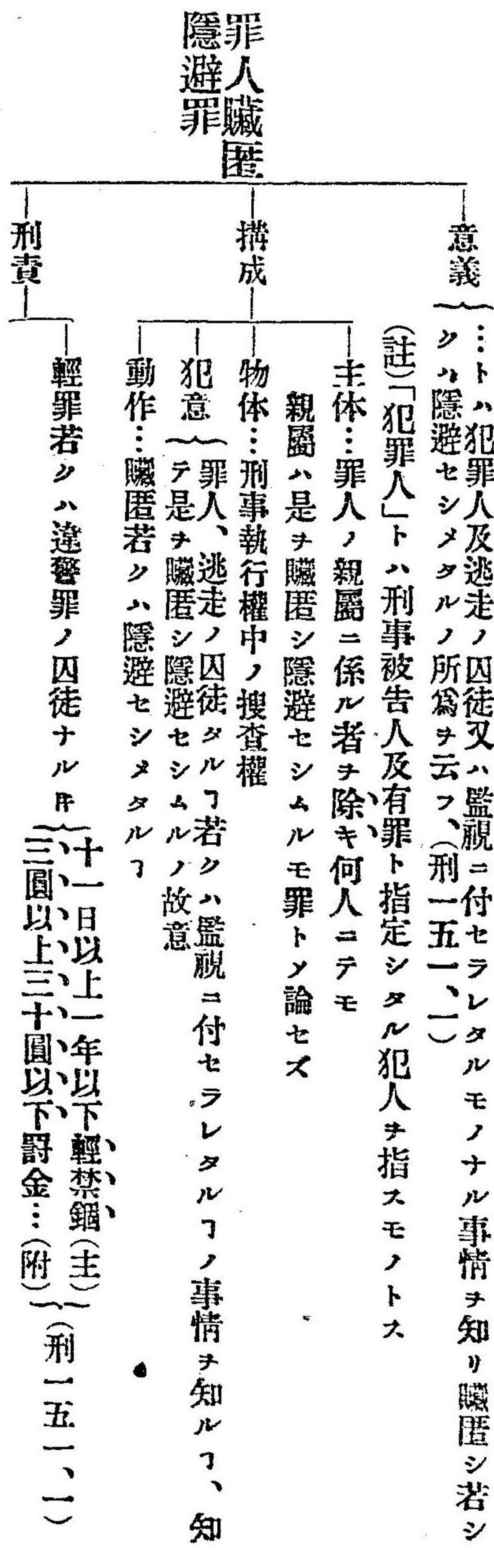
第三款 囚徒逃走ニ關スル罪



囚徒逃走ニ關スル罪



第四款 罪人贓匿隱避罪



罪人贓匿隱避罪

重罪：上例ニ一等ヲ加フ(刑一五一、二)
親屬ナルハ不論罪

第五款 罪證隱蔽罪

定義：他人ノ罪ヲ免レシメンコトヲ圖ル爲ニ罪證物件ヲ隱蔽スル所爲ヲ云フ(一五二)
主体：親屬外ノ者ハ何人ニテモ(刑一五二)故ニ親屬ナレバ無罪
物体：國家ノ犯罪搜查權

罪證隱蔽罪

構成
犯意：他人ノ犯罪タル事情ヲ知ルコト、物件ノ罪證タルコトヲ知り、是ヲ隱蔽セントスルノ故意
緣由：他人ノ罪ヲ免レシメンコトヲ目的トスルコト
動作：罪證トナルベキ物件ヲ隱蔽シタルコト

刑責：主刑：十一日以上六月以下輕禁錮；附：二圓以上二十圓以下罰金(刑一五二)
疑問：犯人ノ犯罪ヲ一身ニ引受ケ自ラ所在ヲ韜晦シタル者ハ罪人贖匿罪ヲ構成セズ(廿六)

贓物ニ關スル罪ト罪證隱蔽罪トノ區別
贓物ニ關スル罪ト罪證隱蔽罪トハ犯罪ノ形骸事實ニ於テハ差別スルコトナシ而シテ其異ル所ハ犯罪ノ緣由即チ其目的ガ自己ノ利益ヲ得ントシ又ハ犯者ニ利益ヲ得セシメントスル所ナルモノトス

第六款 附加刑ノ執行ヲ遁ル、罪

附加刑ノ執行ヲ遁ル、罪

意義：公權ノ剝奪若シハ停止セラレタル者又ハ監視ニ付セラレタル者私カニ公權ヲ行用シ又ハ監視規則ニ違反スル所爲ヲ云フ(刑一五四、一五五)

構成
主体：公權ハ剝奪セラレ、停止セラレ又ハ監視ニ付セラレタル重罪輕罪ノ犯者
物体：國家ノ刑罰執行權
動作：剝奪セラレ、停止セラレタル公權ヲ私カニ行用シ、又ハ監視規則ニ違反スル所爲

刑責：(一)公權行用罪：一月以上一年以下；重禁錮(主)；二圓以上廿圓以下罰金(刑一五四)
(二)監視規則違反罪：十五日以上六月以下重禁錮(一五五)

再犯：附加刑ノ執行ヲ遁ル、犯罪ノ刑期限內再犯スルハ再犯トス(刑一五六)
公權剝奪及停止セラレタル所爲ニ私カニ行用シタルヲ以テ罰スルハ「法律ハ自己ノ善惡ヲ暴露スルヲ辭セサルヲ責ムルト一般普通ノ感情ニ照ラシテ忍ビズ」又タ公權ノ行用ヲナスハ推選者ノ過失ニ出テタル者ナリ故ニ道理上實際上是テ罰スベカラズ改正刑法ハ削除シタリ

第七款 官ノ封印ヲ破毀スルノ罪

意義：官署ノ處分ニ依リ特ニ家屋、倉庫、其他ノ物件ニ施シタル封印ヲ破毀スルノ所爲ヲ云フ(一七四)

構成
物体：封印ヲナシタル官署ノ處分權
犯意：官署ノ處分ニ依リ特ニ施シタル封印タルコトヲ知り、是ヲ破毀セントスルノ故意(看守者ナルハ過失ヲ罰ス)

官封印ヲ破毀スル罪

「動作：封印ノ破毀（封印ヲ破ル）及封印ノ効ヲ失ハシムルノ二義ヲ含ム）
 (一) 二月以上、二年以下ノ重禁錮（一七四）；(二) 看守者ナル者一、等ヲ加重ス（一七四）
 (三) 看守者懈怠ニ依リ破毀シタル者一又ハ其物件ヲ盜取毀壞スル犯人アルヲ知ラサル者一二月以上二十圓以下ノ罰金；(三) 封印ヲ破棄シテ物件ヲ盜取、毀壞シタル者
 盜罪及毀壞罪ノ各本條ニ照ラシ重キニ從ヒ處斷ス
 疑問：官署ノ差押物件中不可差押物アル者封印ヲ破毀スル者ハ無罪ナルヤ否ヤ
 差押財産中不可差押物件アリト雖モ妄リニ是ヲ破毀スル者ハ刑法第七十四條ノ犯罪者タルヲ免レズ（廿七年四月十二日大審院ノ判決例）

第四節 政權ノ執行ヲ抗拒スル罪（公選ノ投票ヲ僞ハル罪）

意義
 トハ公事ニ人ヲ撰舉スルニ當リ投票ヲ僞造スルノ所爲又ハ其ノ數ヲ増減シ又ハ賄賂ノ方法ニ依リ投票ヲナシ若クハ爲サシメ又ハ投票ノ計算及報告ニ付キ詐僞ノ所爲アルヲ云フ（二三三乃至二三六）
 即チ政治上及行政上ニ關シ選舉ノ投票ヲナスニ當リ不正ノ所爲ヲナスヲ云フ

公撰ノ投票ヲ僞ハル罪

構成
 主体：二百卅三條、二百卅四條、贈賄者ニ付テハ何人ニテモ二百卅四條受賄者ハ撰舉資格ヲ要シ二百二十五條ニ付テハ投票ノ檢査計算ノ任務ヲ有スル者、二百卅六條ニ付テ報告ノ任務ヲ有スル者
 物体：政權ノ執行權
 手段：二百卅三條、二百卅四條賄賂ヲ要ス
 働作：僞造又ハ増減、賄賂ニ依リ投票ヲ爲シ、又ハ爲サシムルコト

刑責

- (一) 僞造又ハ増減一月以上一年以下輕禁錮二圓以上廿圓以下罰金（二三三）
- (二) 賄賂ニ投票ヲ爲シ又ハ爲サシムル罪 二月以上二年以下輕禁錮三圓以上卅圓以下罰金（二三四）
- (三) 計算者檢査者僞造増減 六月以上三年以下輕禁錮四圓以上四十圓以下罰金（二三五）
- (四) 報告書其ノ數ノ増減其（一年以上五年以下輕禁錮）（五圓以上五十圓以下罰金）（二三六）

第五節 官吏瀆職罪

第一款 總說

意義
 トハ官吏ガ其ノ職務ヲ施行セサルカ又ハ職務ノ施行ニ關シ官職ノ威信ヲ汚瀆スベキ所爲ヲナスヲ云フ

種別

- 標準
 我刑法ハ羅馬法ニ倣ヒ危害ヲ及ボス可キ物体ヲ標準トシ公罪私罪ノ分類ヲ模倣シ官吏ノ瀆職罪ニ以テモ公益ヲ害スル罪ト、人民ニ對スル罪トニ區別シタリ
- 分類
 (一) 官吏公益ヲ害スル罪
 (二) 官吏ノ人民ニ對スル罪
- (一) 官吏トハ憲法、行政法ノ形式ニ依リ國家政務ノ一部ノ施行ヲ委任セラレタルモノナラサルベカラズ

總說

通則
 (一) 犯罪ノ主体ハ官吏ヲラサルベカラズ
 (二) 官吏ガ其職務ノ施行ニ關シテ犯シタルコトヲ要ス
 刑責：輕罪ノ刑ニ處セラル、者ハ六月以上二年以下ノ監視ヲ付ス(二九一)

第二款 官吏公益ヲ害スル罪

官吏ガ其管掌ノ法律規則ヲ公布施行セズ又ハ他ノ官吏ノ公布施行ヲ妨害スル罪

成立
 物体：法律規則ノ施行權
 動作：管掌ノ法律規則ヲ公布施行セズ又ハ公布施行ヲ妨害スルコト

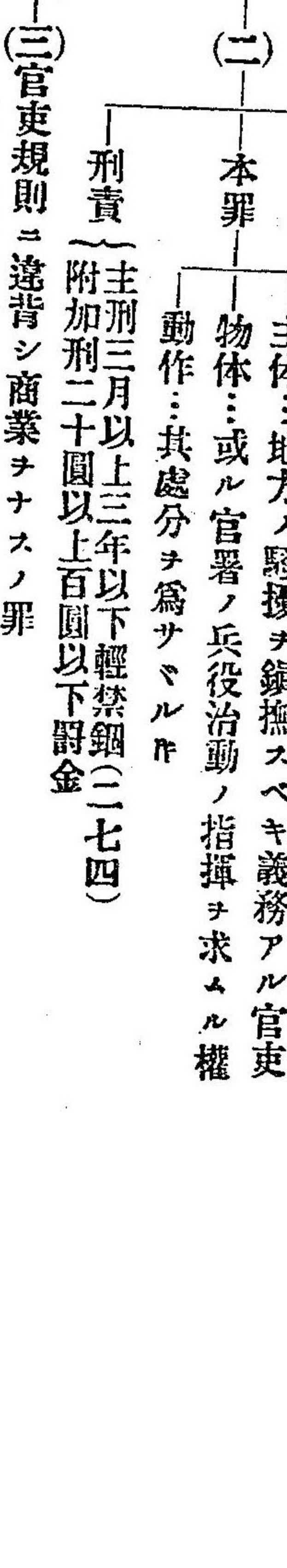
刑責：二月以上六月以下ノ輕禁錮十圓以上五十圓以下罰金

兵隊ヲ要求シ及是ヲ使用スルノ權アル官吏ヨリ地方ノ騷擾其他兵權ヲ以テ鎮撫スベキ時ニ當リ其ノ處分ヲ爲ササルノ罪

主体：地方ノ騷擾ヲ鎮撫スベキ義務アル官吏
 物体：或ル官署ノ兵役治動ノ指揮ヲ求ムル權
 動作：其處分ヲ爲ササル作

刑責：主刑三月以上三年以下輕禁錮(二七四)
 附加刑二十圓以上百圓以下罰金

官吏公益ヲ害スル罪



別ニ説明スベキ者ナシ
 刑責：二十圓以上五百圓以下罰金(二七五)

第一、官吏ガ法律規則ノ公布及施行ヲサズ又ハ他ノ公布施行ヲ妨害シタル者ヲ罰スルノ規定ハ往時法律ノ公布式及實施スルニハ地方ノ官吏ノ職務ヲ知ラシムルノ責アリタルニ在テ其必要アリシモノナリ現行法律ニ於テ其ノ公布式ハ官報ノ登載ヲ以テ其ノ効力ヲ生スルコトナリ法律ノ豫望シタル必要ハ制度ノ進歩ト共ニ消滅シタルヲ以テ實際スル犯罪アルコトナシ

第二、處分ヲササルハ或ハ自己ノ職務ヲ怠リテ爲ササルコトアリ、或ハ暴動者ト共通ノ爲ササルコトアルベシ、共通シタルハ共犯ノ規定ニ從フベク本條ハ單ニ職務ヲ怠リテ殊更ニ鎮撫セサルヲ適用スベキ者トス改正案ハ懲戒處分ヲ以テ足レリトシ是ヲ削除シタリ

第三、商業ヲナス者ヲ罰スルノ規定ハ純然懲戒處分ノ中ニ編入スベキモノナルベシ

第三款 官吏人民ニ對スル罪

(一) 職權濫用ノ罪
 官吏ガ職權ヲ濫用シ人ヲ權利ナキコトヲ爲サシメ若クハ爲スベキ權利ヲ妨害スルノ所爲ヲ云フ(二七六)

物体：人民ノ權利

手段：威權濫用

本罪ハ 勸作：權利ナキコトヲ行ハシメ、爲スベキ權利ヲ妨害スルコト

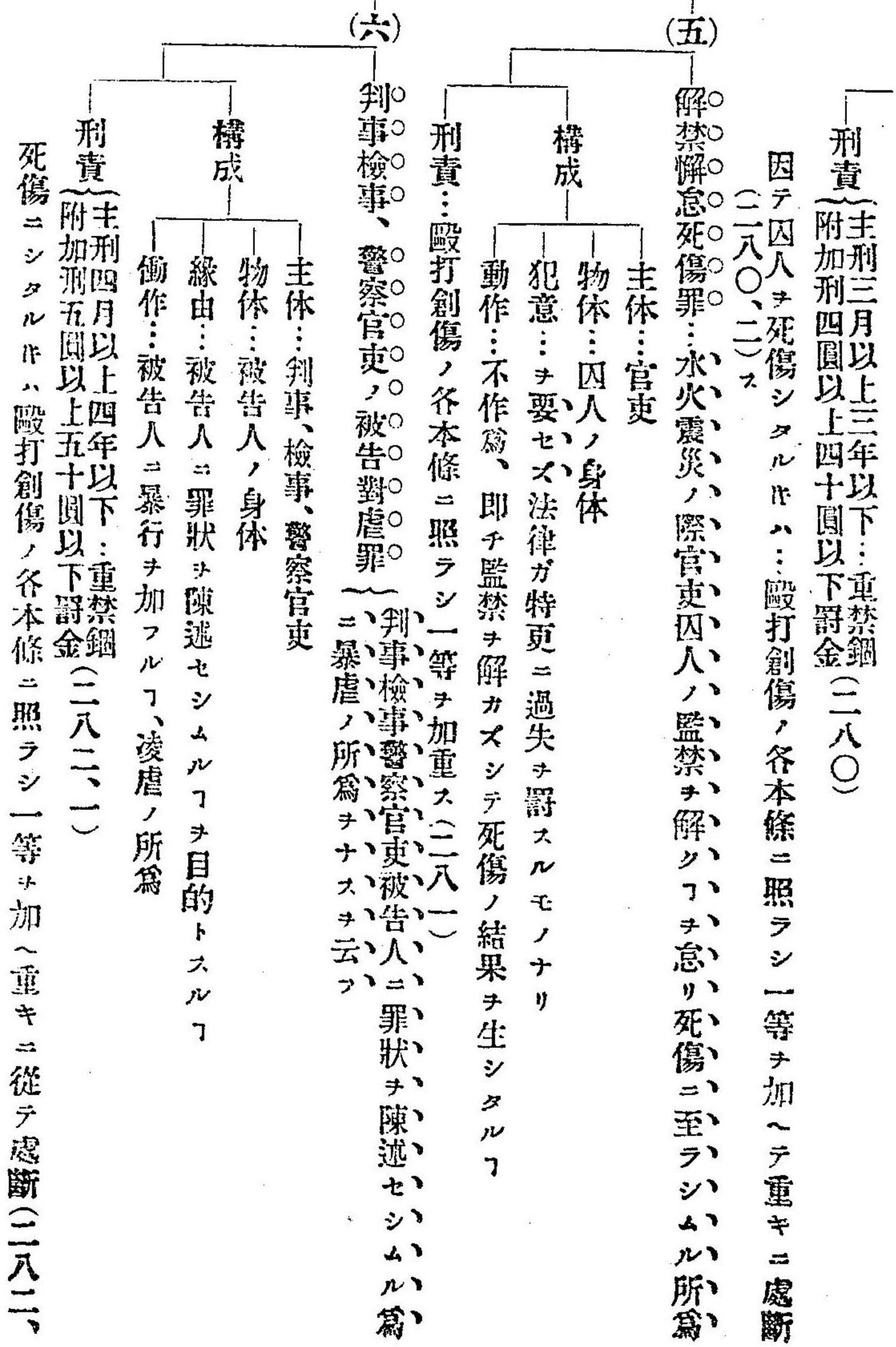
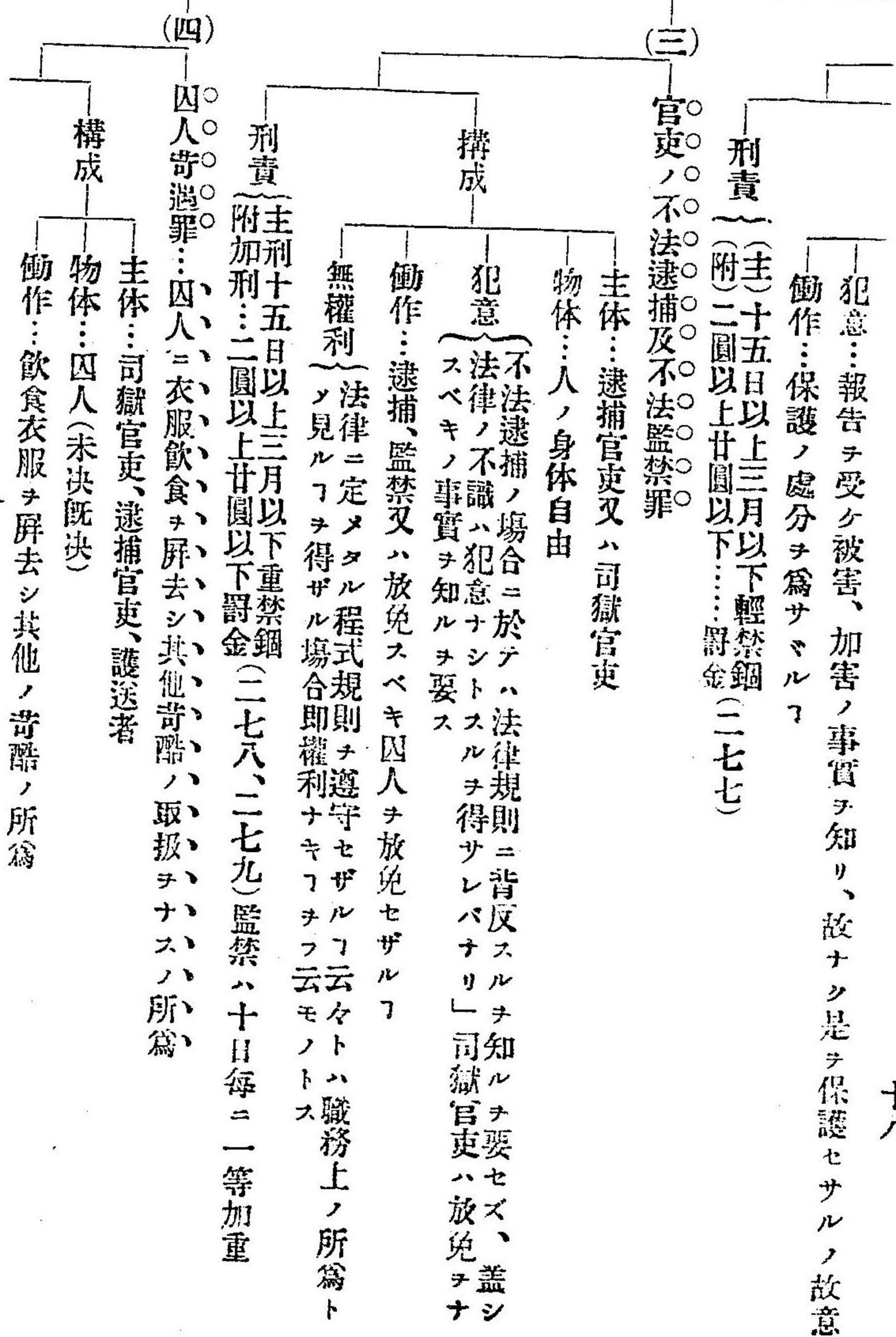
刑責 (主) 十一日以上二月以下輕禁錮
 (附) 二十圓以上二十圓以下罰金

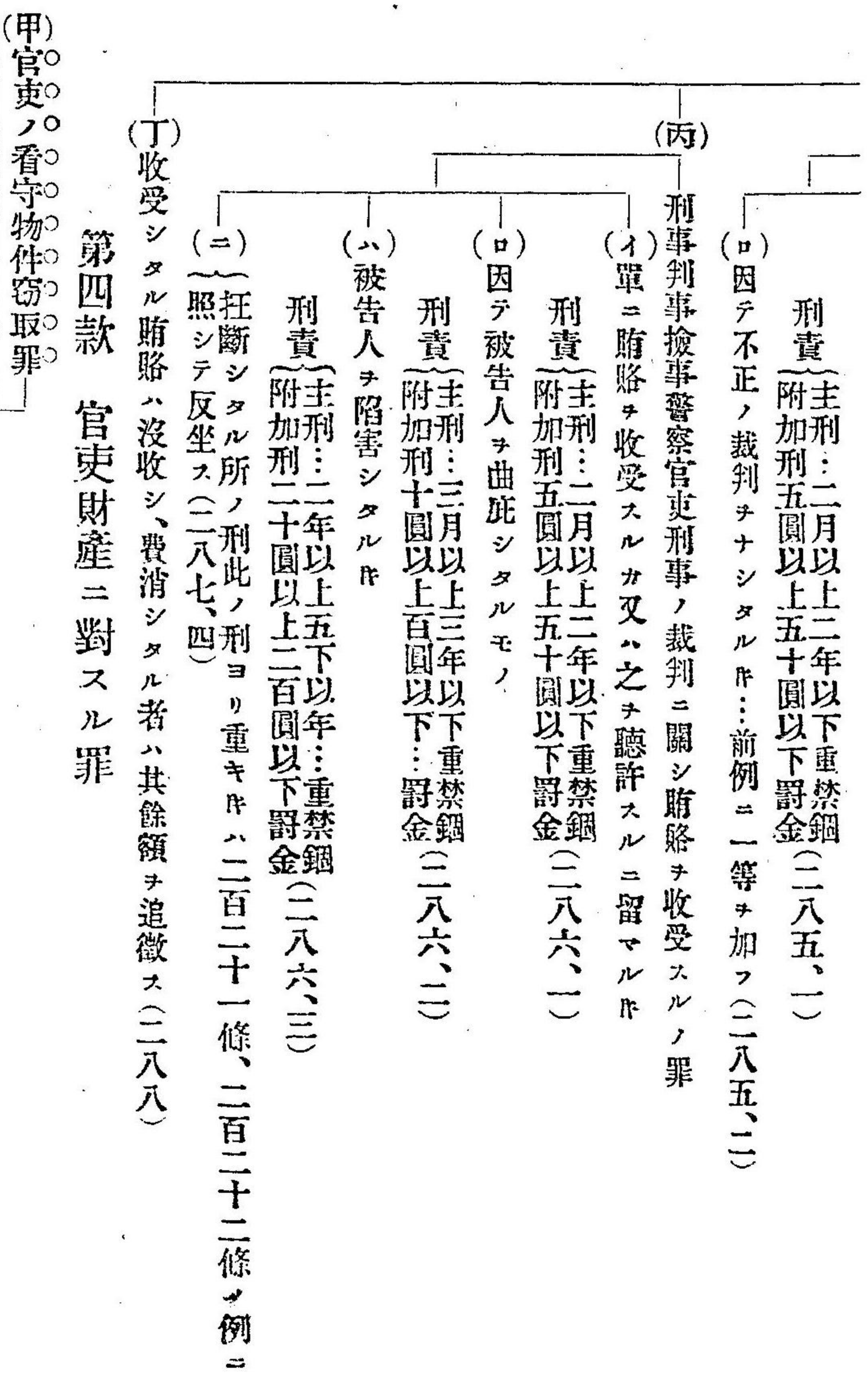
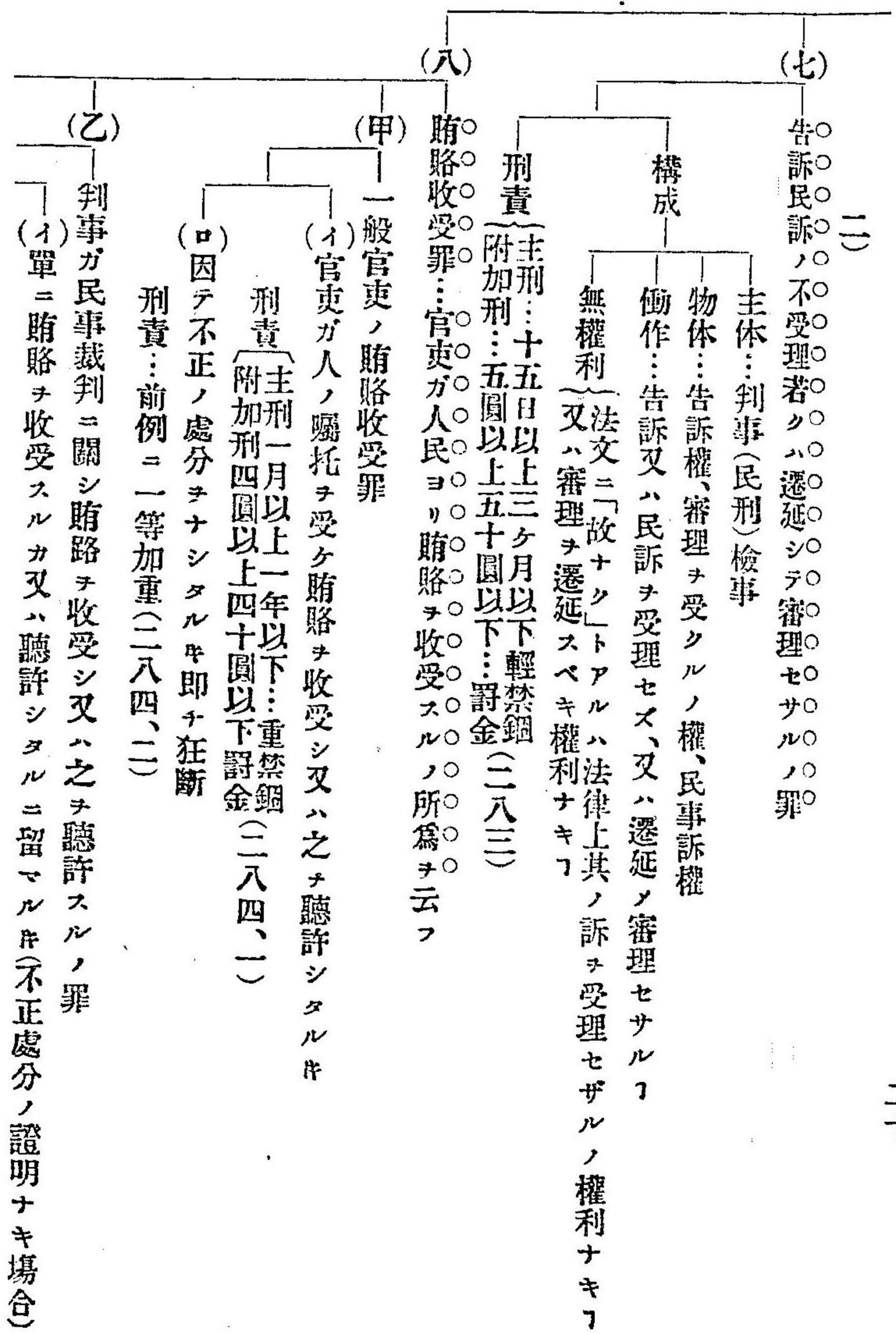
被害者ノ保護ノ罪：犯罪ノ報告ヲ受ケ犯人ヲ逮捕シ若クハ逮捕處分ヲ爲ササルコト云フ

主体：豫審判事、檢事、警察官吏

構成 物体：身体財産ノ妨害ヲ受ケ若クハ受ケントスル私人

官吏人民
ニ對スル
罪





意義：官吏が其ノ職務上自ラ監守スル所ハ金穀物件ヲ窃取スルハ所爲チ云フ
 主体：官吏
 構成：被害物ハ官吏ノ監守シ居ル財産ナルヲ
 働作：窃取スルヲ
 刑責：輕懲役(二八九)
 若シ窃取ニ牽連シテ即チ窃盜ヲ蔽ハンガ爲ニ文書簿冊ヲ増減變換シ又ハ毀棄シタルハ第二百五條ノ例ニ從フテ處斷ス

(乙) 收入官吏ノ不法徵收罪

意義：收入官吏ガ入額正數外ノ金穀ヲ徵收スルヲ云フ
 刑責：二年以上四年以下重禁錮五圓以上五十圓以下罰金(二九〇)

第三章 社會ニ對スル罪

第一節 社會ノ靜謐ヲ害スル罪

第一款 兇徒聚眾罪

意義：兇徒聚眾罪トハ暴動ヲ目的トシテ多數ヲ嘯集シ官ノ説諭ヲ受テ解散セズ、又ハ暴動ヲ爲スノ所爲ヲ云フ
 主体：共通即チ合意アル多數ノ犯人
 物体：社會ノ靜謐

構成

犯意：暴動ヲ爲スノ故意
 緣由：多數集合ヲ罰スル場合ハ暴動ヲ目的(内亂以外ニ於テ)トスルヲ
 (人ヲ殺傷シ脅迫シ又公私ノ財産ヲ毀壞奪掠スルノ目的ヲ以テスルヲトハ
 改正案ノ明言)
 手段：多數ノ共同力ニ依ルヲ
 働作：多數集合ノ官ノ説諭ニ解散セズ、又ハ暴動ヲナスヲ
 (一) 多數ノ集合即チ衆聚ヲ罰スルルハ「集合及官ノ説諭、不解散」ノ三條件ヲ要ス(二) 「暴動」トハ刑法ハ例示「兇徒多數ヲ嘯聚シ官廳ニ喧鬧シ官吏ニ強逼シ又ハ村市ヲ騷擾シ」ト明言セリ法文ノ「兇徒」ナル文言ハ「有形人」ト解スベシ「嘯聚」トハ鐘ヲ撲チ太鼓ヲ鳴ラシ集ムルニ非ラズ「單ニ集合」ト解スベシ「暴動」トハ兇器ヲ携帯スルト否トヲ問ハズ、又ハ村市全体ノ騷擾ヲ要セズ「多數ノ人ガ集合シテ暴行脅迫ヲナスルハ暴動ト云フ」ヲ得ベシ「改正案」如此曖昧ナル文字ヲ使用セズ「人ヲ殺傷脅迫シ又ハ公私ノ財産ヲ毀壞奪掠スルノ目的ヲ以テ多數集合シテ暴動ヲ爲シタル者ハ兇器ヲ携ヘタルト否トヲ問ハズ云々」トアル以テ立法者ノ意思ヲ推知スルヲ得ベシ
 「暴動ノ目的」ニ關シ現行刑法ハ明言セサルヲ以テ文法的解釋ニ於テハ財産ノ掠奪ニ出ツルモ、請願ノ示威ニ出ツルモ亦内亂ノ目的ニ出ツルモ凡テ暴動罪ト云フヲ得ベシ然レモ無條件文法的解釋ハ此ノ場合ニ適用セズ蓋シ目的ノ内亂ニ出ツルハ國事犯ト其ノ性質ヲ變スルヲ以テナリ、故ニ制限的の文法解釋ヲ施シ暴動罪ノ範圍ハ内亂以外ノヲ目的トスルモノト解セザルヲ得ズ改正刑法ハ暴動罪ト罪

兇徒聚眾罪

名ヲ變更シ他面ニハ犯罪ノ緣由即目的ヲ示シテ罪質ノ内亂罪ト異ルコト明ニシタリ
(甲)嘯聚罪 (一)首魁及教唆者三月以上三年以下重禁錮(二)附和隨行者：二圓以上五圓以下ノ罰金

刑責

(乙)暴動罪

- (一)首魁及教唆者：重懲役(一二七)
- (二)嘯集ニ應シ煽動助勢シタル者：輕懲役(一二七、末) 但シ情狀輕キ者ハ一等ヲ減ス
- (三)暴動ノ隨行者：二圓以上廿圓以下罰金(一二七)
- (四)暴動殺人：五(家屋船舶倉庫等燒毀シタル件及放)
- (五)情ヲ知テ制セサル件 死刑(一二八)

特別：(一)共犯ノ例ヲ用ヒズ(二)嘯集罪ハ豫備犯ヲ罰ス

未遂犯アリヤ：嘯聚罪ノ場合ニ於テハ官ノ説諭ニ服スルト否トハ犯罪ノ成否ヲ直チニ斷スル者ニシテ未遂犯ノ行ハルベキ餘地ナシ、暴動罪ニ於テモ亦タ一舉スレバ直ニ犯罪ヲ成立シテ未遂ナルモノ、行ハルベキ餘地ナシ

内亂罪ト暴動罪トノ區別

官廳ニ喧鬧シ云々トアルハ暴動ノ例示ニシテ他家屋ニ放火シ財產ヲ毀壞シ人ヲ殺傷スル等アルベシ此等ハ本條ヲ以テ是ヲ罰スト然レモ其數多ノ所爲アル件普通ノ罪ヲ同時ニ犯シタルハ數罪俱發ヲ以テ是ヲ論ス是レ内亂罪ト異ナル點ナリ(刑法正義下卷九五)ト然レモ罪ノ區別ハ其ノ性質ニ依ラザレバ是ヲ明ニセズ故ニ本罪トノ眞ノ區別ヲ明ニスルハ

一ニ犯罪ノ緣由即目的ガ政治上ノ秩序ヲ紊亂スルニアルト否トニ依リテ異ナルモノトス詳言スレバ所爲ノ形骸ハ同一ナル點アルモ其ノ目的ヲ異ニスルヲ以テナリ

第二款 私ニ軍用ノ銃砲彈藥ヲ製造シ及所有スルノ罪

意義

官命ヲ受ケ官ノ許可ヲ得ズシテ陸海軍ノ用ニ供スル銃砲彈藥其他破裂質ノ物品ヲ製造シ又ハ私ニ販賣若シハ所有スルノ所爲ヲ云フ

構成

物体 政府ノ特權：獨立國ニ於テハ銃砲彈藥ノ製造ハ國家ノ生存上ニ於テ政府ガ獨占スルノ要アルヲ以テナリ、然レモ或ル程度ニ於テ是ヲ許スコトアリ
無權利 官命ヲ受ケ又ハ許可ヲ得タルトハ權利アルヲ以テ犯罪ヲナサズ無權利ナルコトヲ特ニ必要トス

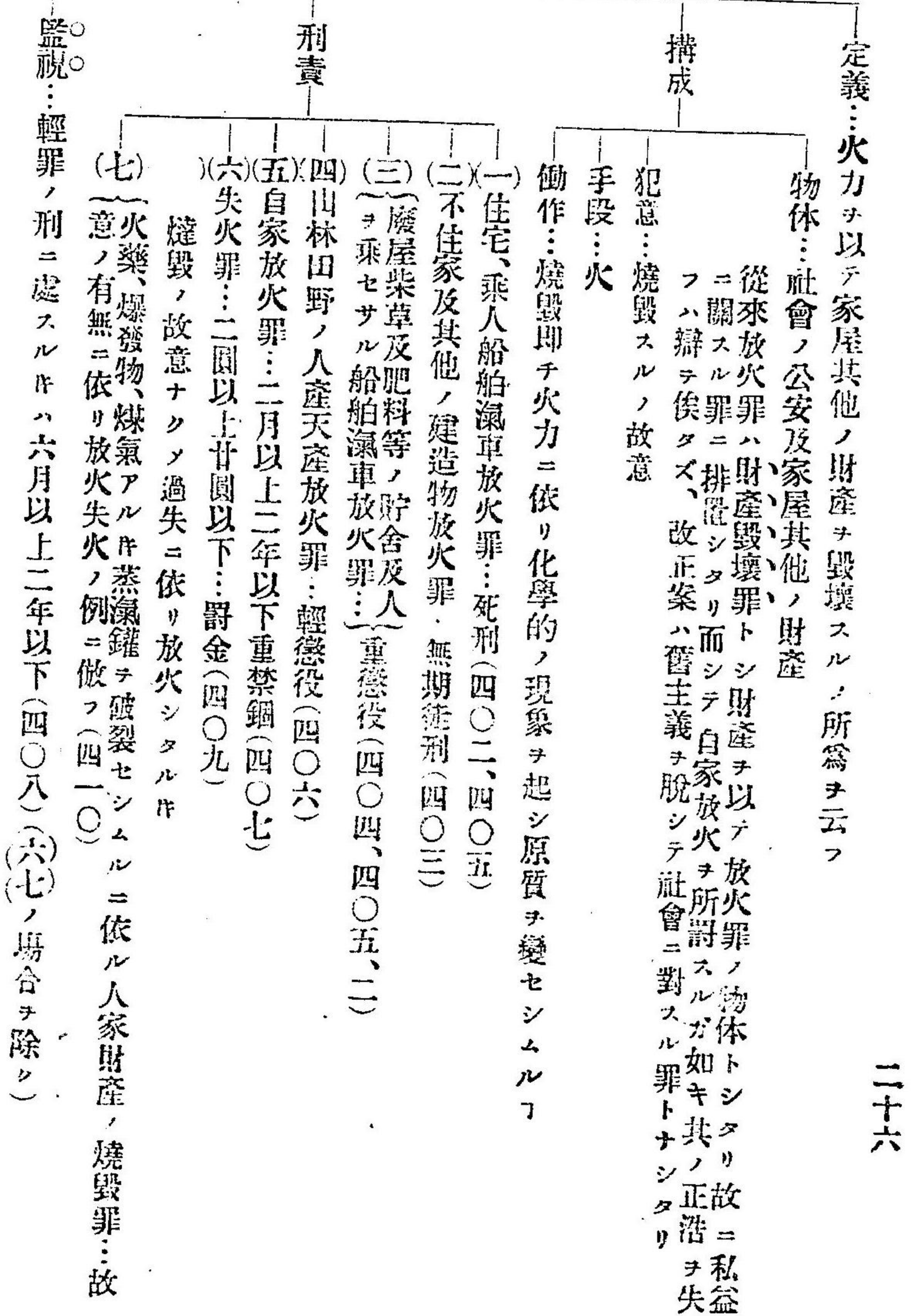
刑責

- (一)製造及輸入者：二月以上二年以下ノ重禁錮、二十圓以上二百圓以下罰金(一五七)
 - (二)私販賣者：一月以上一年以下重禁錮、十圓以上百圓以下罰金(一五七、二)
 - (三)正犯ノ使令ニ應ジタル職工又ハ雇人：上例ニ照ラシ二等ヲ減ス(一五八)
- 此ノ場合ハ「正犯ノ使令ニ依リトアリ」從犯ナルヤ否ヤ明ナラズト雖モ從犯ノ要件ヲ欠キ正犯ノ條件ヲ備フルヲ以テ正犯トス然レモ止ダ使喚セラレタルノミナレバ總則ニ變例ヲ設ケタルノミ

第二節 社會ノ危難ヲ釀成スル罪

第一款 放火罪

放火罪



自家放火ヲ罰スルノ理由：放火ハ社會ノ危難ヲ釀成スルヲ以テナリ此ノ理由ト刑ノ數量トハ均等ヲ得ズ、即チ自家ト他家ト同一ノ刑ヲ科スベキヲ正當トス(改刑二三五)

疑問及判決例

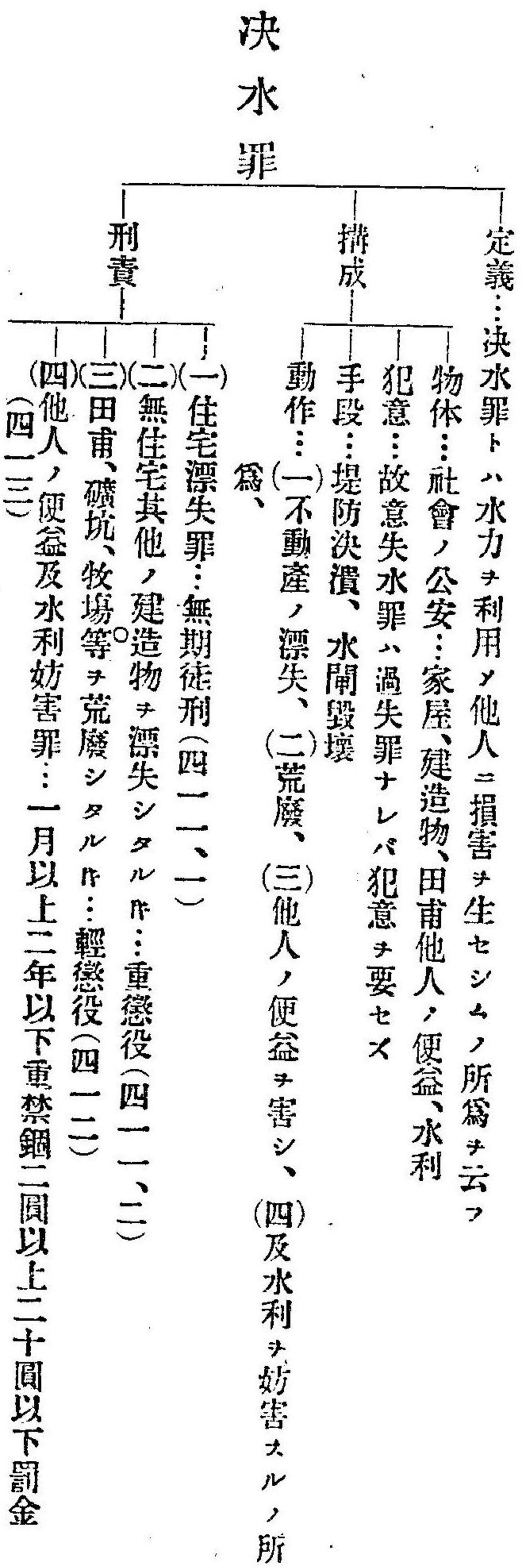
- (一)放火罪ノ成立時期如何
- 佛文章案ニ依ルルハ「火ヲ放テ」トアリ燒毀ナル文字ヲ見ハザリシ現行法文ガ燒毀ノ文字ヲ加ヘタルハ「火ヲ放チ燒ク」ノ故意「ヲ要スル」ヲ明ニシタルモノニノ草案ヲ變シタル者ニ非ラズ故ニ燒クト云フ事實即チ物体ガ火力ニ依リ化學的作用ヲ初メタル時ニ成立ス(江木學士原論、三、一〇〇、刑法正義九一〇)ルモノトス
- (二)二人ノ同居シタル家屋トハ如何ナル意義カ
- 犯人以外ノ人ノ同居シタル家屋ヲ云フ(廿五年十月大審院判決例)故ニ其住居人ノ所有ニ係ルト否トヲ問フヲナシ
- (三)住家ノ區域如何
- 住家トハ本屋ヲ云フ者トス、故ニ邸内ノ納屋又ハ空屋等ニ放火スルモ住家放火罪ヲ成立セズ、然レモ本屋ヲ燒クノ目的ヲ以テ納屋亦タハ空屋ニ放火シ本屋ヲ燒クニ至ラザル限リ住家放火罪ノ未遂犯ヲ成立スル者トス(大審院廿二年五月八日、廿三年十二月五日判決)
- (四)第四百七條自己ノ家屋トハ如何ナル義ナルヤ
- 自己ノ家屋ヲ意義シ他ノ建造物ヲ包含セズ故ニ自己ノ建造物ニ放火スル者ハ違警罪ニ處分スルノ外ナシ(法曹會決議廿五年七月六日)
- (五)他人ノ財産ヲ納レタル自己ノ建造物ニ放火シタルルノ處分

第四百七條ハ自己ノ家屋ノミニ制限シ、第四百六條ハ戶外ニ露積スル物件ニノミ適用スベキ者トス然レバ刑法中是ヲ罰スベキ明文ノ存セサルヲ以テ無罪トス若シ失火罪トスレバ第四百九條ハ家屋財産トアルヲ以テ適用スルヲ得ベシ

(六) 自己ノ所有ニ屬スル物件ニノ抵償品トナリタル者ニ放火シタル者ノ處分

家屋ニノ他人ノ住居スル場合ハ第四百二條ヲ適用シ、他人ノ住居セサルハ第四百七條ヲ適用シ、建造物ノ場合ハ無罪ヲ宣告スルノ外ナシ、改正刑法ハ他人ノ所有ニ屬スルモノト同シシ論スト定メタリ

第二款 決水罪

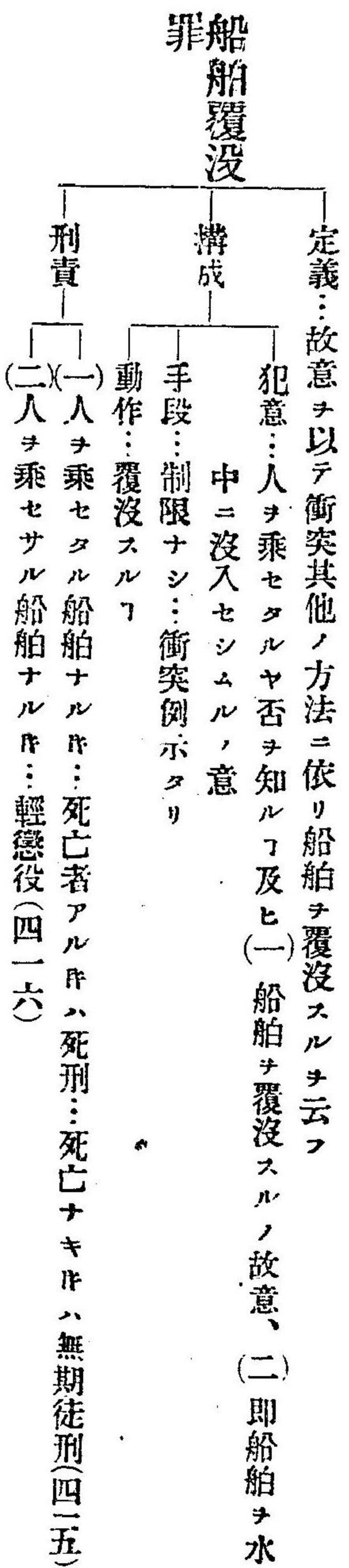


決水罪

(五) 失水罪過失ニ依ツテ水害ヲ生シタル者二圓以上二十圓以下罰金(四一四)

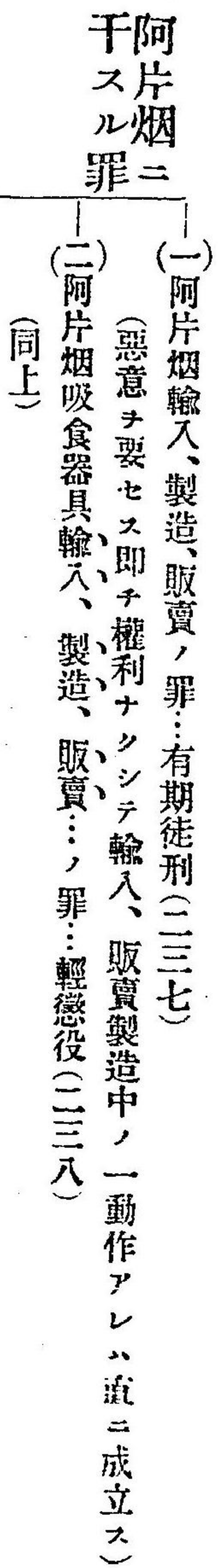
(三) ノ等ノ文字ハ其ノ上文ノ例示ニシテ制限ニ非ラサルコト示ス注意スベシ

第三款 船舶覆沒罪



第四款 社會ノ健康ヲ害スル罪

第一項 阿片烟ニ干スル罪



- (三) 税關官吏情ヲ知リ阿片烟及其器具ヲ輸入セシメタル罪：(一)ノ刑ニ照シ各一等加(二三九)
- (九) (税關官吏、禁制物タルノ事情ヲ知レバ可ナリ)
- (四) 自己ノ利ヲ計ル爲ニ阿片烟吸食ノ房屋給與ノ罪：(輕懲役(二四〇))
- (五) 人ヲ誘引シテ吸食セシメタル者………
- (六) 阿片烟吸食罪：二年以上三年以下重禁錮(二四一)
- (七) 吸食ノ器具ヲ所有シ又ハ受寄スルノ罪：一月以上一年以下重禁錮(二四二)

第二項 飲料水ノ汚穢罪

- (一) 飲料水ヲ汚穢シ用ユルヲ能ハサルニ至ラシムルノ罪：(主刑十一日以上一年以下重禁錮(二四三))
- (二) 飲料水タルヲ知リ汚穢用ユルヲ能ハサルニ至ラシムルノ動作アレバ直チニ成立ス
- (三) 健康ヲ害スベキ物件ヲ用ヒテ水ノ質ヲ變シ又ハ腐敗セシメタル罪：(主刑一月以上一年以下重禁錮(二四四))
- (三) 致死、疾病、罪：歐打創傷ノ各本條ニ從フ(二四五)

第三項 傳染病豫防ニ干スル罪

- (一) 流行病豫防規則ニ反シ入港ヨリ上陸スルノ罪：(主刑一月以上一年以下重禁錮(二四六))
- (二) 物品ヲ陸地ニ運搬スルノ罪………(附加刑廿圓以上二百圓以下罰金)
- (三) 船長之ヲ犯スル又人ノ犯スヲ見テ制セサル罪(一)ノ刑ニ一等ヲ加フ(二四七)

傳染病豫防ニ干スル罪

- (四) 傳染病流行ノ際豫防規則ニ違反シテ流行地ヨリ他ノ地方ニ出タル罪：(主刑十五日以上六月以下重禁錮(二四八))
- (五) 場合ニ獸類ヲ他ニ出シタル罪：(主刑十一日以上二月以下重禁錮(二四九))
- (附加刑五圓以上五十圓以下罰金)

第四項 危害品製造ノ罪

- (一) 官許ヲ得ズシテ危害物ノ製造所ヲ創立シタル罪：(二十圓以上二百圓以下罰金(二五〇))
- (二) 官許ヲ得ズ健康ヲ害スベキ物品ノ製造所創設スルノ罪：(十圓以上百圓以下罰金(二五〇、二二一))
- (三) (一)ノ場合ニ官許ヲ得ルモ豫防又ハ健康ヲ保護スル規則ニ反スルハ健康ヲ保護スル規則ニ反スルハ………(各一等ヲ加フ(二五一))
- (四) 疾病死傷ニ致シタル者ハ………(過失殺傷ノ重キニ從フ(二五二))

第五項 健康ヲ害スル飲食藥劑販賣ノ罪

- (一) 一人ノ健康ヲ害スベキ物品ト混和販賣スルノ罪：(三圓以上三十圓以下罰金(二五三))
- (二) 違法ニ毒藥劇藥ヲ販賣スル罪：(十圓以上百圓以下罰金(二五四))
- (三) 因テ致死疾病………(過失殺傷ノ各本條ニ照シ重キニ從フ(二五五、一))

第六項 私ニ醫業ヲ爲スノ罪

私ニ醫業ヲ爲スノ罪

- 構成
 - (一) 緣由：醫術ヲ以テ一個ノ營業トスルノ目的ニテ行フ
 - (二) 動作：現ニ醫術ヲ施シタルヲ(一回ニテモ)
 - (三) 無權利：官ノ許可ヲ得サルヲ
- 罪質：慣行犯ニ非ラズ即チ犯罪ノ成否ハ施術ノ度數ニ非ラズノ被告ガ犯意ハ一個ノ營業トナスノ意ナルヤ果タ友誼ニ出テタルカニアリ故ニ施術ノ度數ハ罪成條件ニ干係ナキヲ以テ單一犯ナリ
- 刑責：十圓以上百圓以下ノ罰金、(二五六)：犯人治療ノ方法ヲ誤リ因テ死傷ニシタルハ過失傷ノ各本條ニ照ラシ重キニ從テ處斷ス(二五七)

第五款 往來ニ通信ヲ妨害スル罪

往來ニ通信ヲ妨害スル罪

- 定義：往來又ハ通信ノ自由ヲ妨害スル所爲ヲ云フ
- 構成
 - 物体：往來又ハ郵便電信ノ通信ノ自由
 - 犯意：故意「草案ニハ故意ヲ以テ云々」ト記載セラレタリ
 - 緣由：海陸ノ標識ヲ損壞又ハ偽示シ危險ノ障礙ヲ爲スノ罪ニ付テハ特ニ「妨害ヲナスコトヲ目的トスルヲ要ス」
 - 手段：ハ法律ハ各場合ニ確定ス故ニ此ノ條件外ニ於テハ犯罪ノ成立ナシ(尙更解釋ヲナスハ格別トス)
 - (一) 往來妨害：道路、河溝、港埠ノ損壞(一六二)

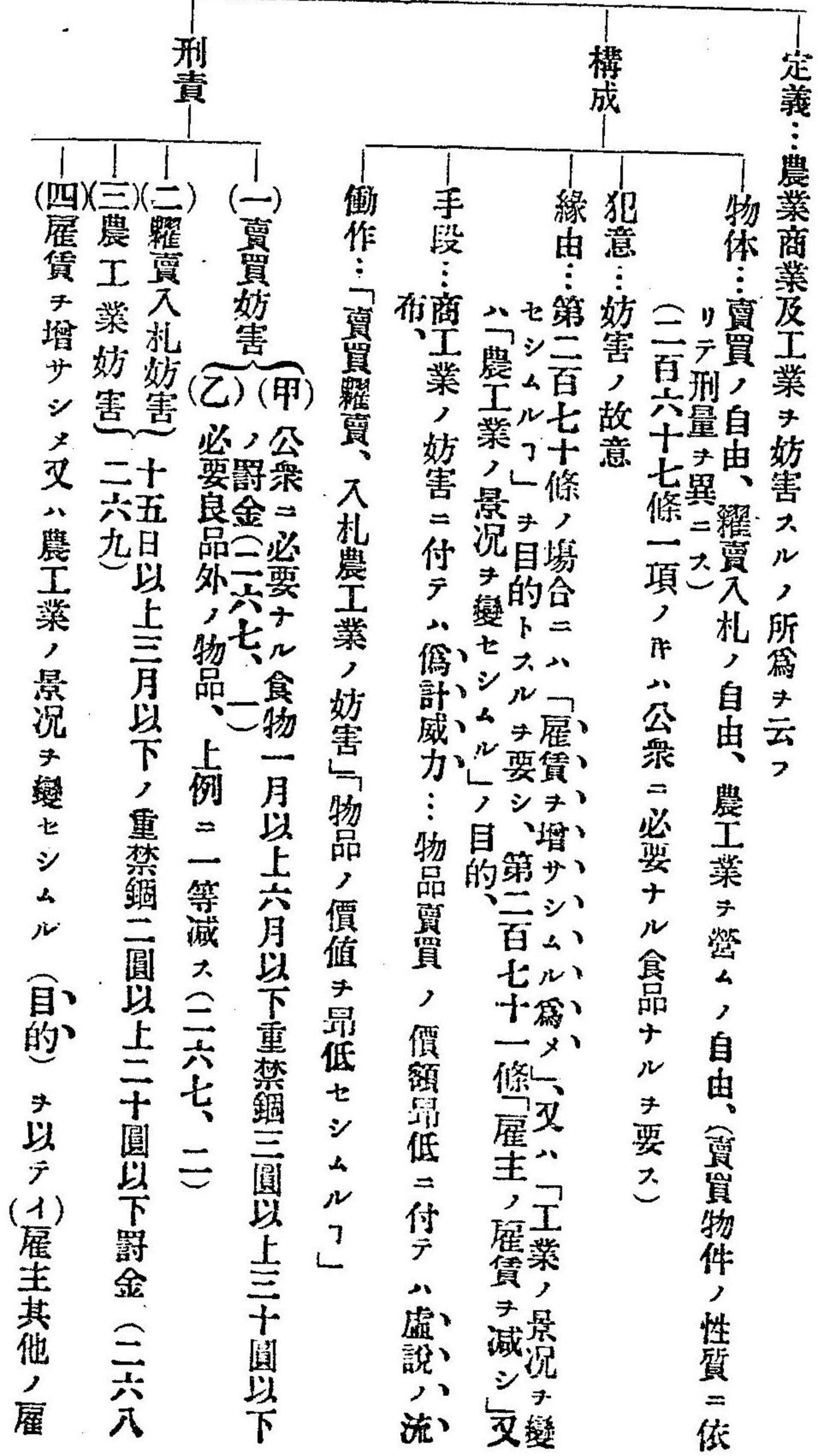
刑責

- (一) 往來妨害罪(一六二)二月以上二年以下重禁錮、二圓以上廿圓以下罰金
 - (二) 郵便妨害及阻止：全上(一六三)
 - (三) 電信不通：三月以上三年以下重禁錮五圓以上五十圓以下罰金
 - (四) 電信妨害(前例ニ一等ヲ減ス)(一四六一)
 - (五) 瀛車船舶往來障礙罪重懲役(一五六五、一六六)
 - (六) 以上ノ犯罪ヲ雇官吏雇人職工ガ犯シタルハ：前例ニ照シ各本刑一等加重(一六七)
 - (七) 往來妨害罪ノ犯人ヲ殺傷シタルハ：毆打創傷ノ各本條ニ照ラシ重キニ從テテ處斷ス(一六八)
 - (八) 瀛車顛覆瀛船覆沒シタルハ：無期徒刑ニ處ス(一六九)
 - (九) 以上ノ場合ニ人ヲ死ニ致シタルハ死刑
 - 未遂：輕罪ニ限未遂罪ニ處ス(一七〇)
- (二) 郵便妨害及阻止：偽計又ハ威力(一六三)偽計トハ郵便配達ヲ欺キ迂路ヲ取ラシメ又ハ威迫シテ迂路ヲ取ラシムルヲ云フ
 - (三) 電信不通：電信ノ器械柱木ノ損壞、又ハ條線ノ切斷(一六四)
 - (四) 瀛車往來妨害：鐵道ノ標識ヲ損壞シ其他ノ危險ナル障礙(一五六)
 - (五) 船舶ノ往來妨害：燈臺浮標其他海上安寧標ノ損壞及偽標點示(一五七)
- 動作：往來郵便電信ニ付テハ妨害ヲナスコト、瀛車汽船ニ付テハ障礙ノ所爲、

第三節 社會營業ノ自由ヲ妨害スル罪

(商業及農工ノ業ヲ妨害スルノ罪)

農商工業
妨害罪

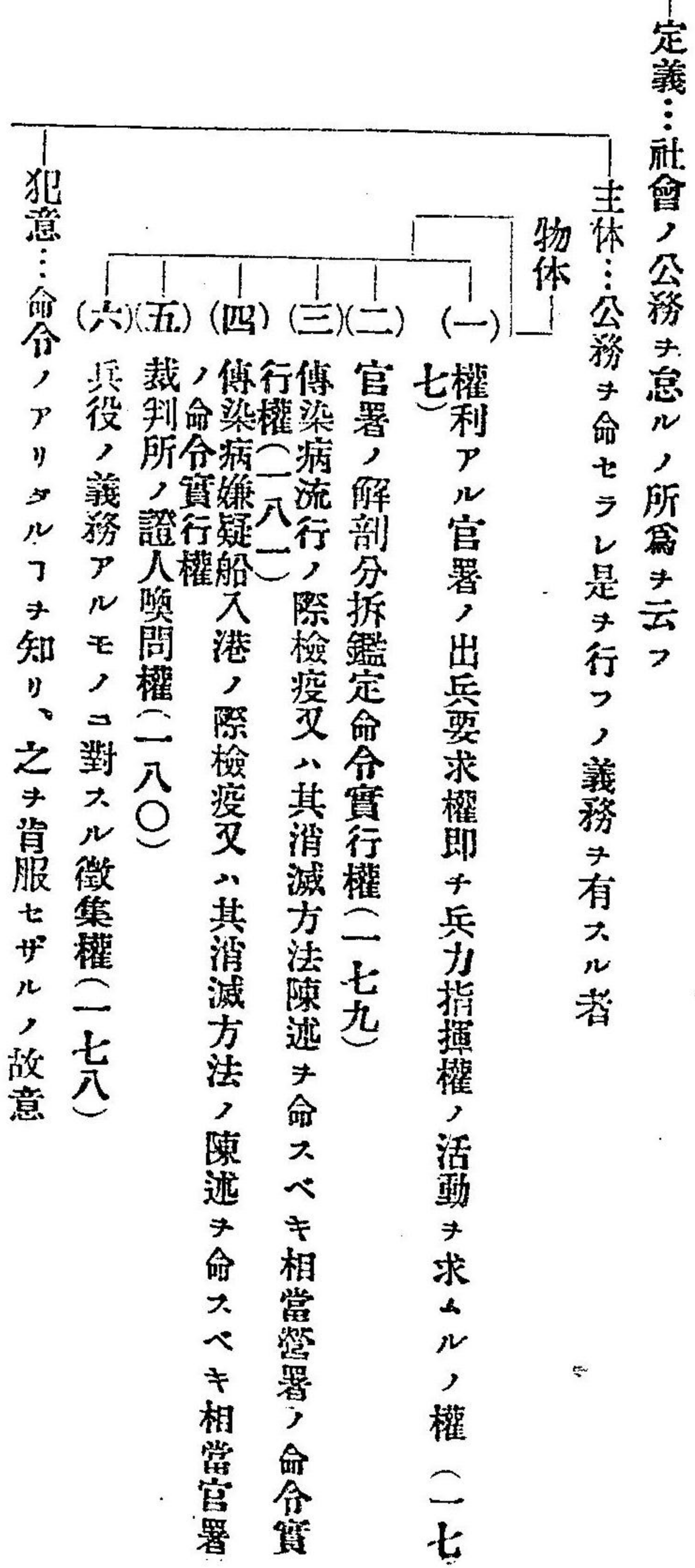


人ニ對シ偽計威力ヲ施シ(手段) (ロ) 農工業ヲ妨害シタルハ(ハ)又タ雇主ガ雇賃ヲ減シ又ハ農工業ノ景況ヲ變スル爲ニ(目的)雇主其他ノ雇主ニ對シ偽計威力ヲ以テ(手段)農工業ノ妨害ヲナシタルハ(二七〇、二七一)一月以上六月以下重禁錮三圓以上三十圓以下ノ罰金

(五) 價額ノ昂低罪：十圓以上百圓以下ノ罰金(二七二)

第四節 社會ノ公務ヲ怠ルノ罪

社會ノ公務ヲ怠ルノ罪



第六ノ場合ニハ免役ヲ計ルノ故意、

手段：(六)ハ疾病作爲其他詐僞、他人ニ囑托シ氏名ヲ詐稱シ代テ徵募ニ應セシメタルヲ

動作：(一)乃至(五)ノ物体ナルハ命令ニ背服セサルヲ(六)ノ場合ニハ他人ニ囑托ノ免役ヲ計リタルヲ又ハ囑托ニ應シテ徵募ニ應スルヲ、

無權利：何レノ場合ニ於テモ拒絕權利ナキヲ要ス權利アルモ相當ノ手續ヲ踏ミ拒絕セサルハ本罪ヲ成立ス

刑責

(一) 官署ノ出兵要求ヲ拒ムノ罪
二月以上二年以下重禁錮五圓以上五十圓以下罰金(一七七)

(六) 兵役ノ義務ヲ免ル、コトヲ計リタル罪
一月以上一年以下重禁錮三圓以上卅圓以下罰金(一七八)

(五) 裁判所ニ於テ證人ガ陳述ヲ拒ムノ罪
囑托ヲ受ケ氏名ヲ詐稱シ代募シタル者ハ身分詐稱ノ例ニ處斷ス(一七八、二)

(二) 解剖分拆鑑定命令ヲ拒ムノ罪
四圓以上四十圓以下罰金(一七九)

(三) 傳染病檢疫消滅方法陳述命令ヲ拒ムノ罪
五圓以上五十圓以下罰金(一八一)

獸流疫疾流行ノ際獸醫此ノ罪ヲ犯スハ一等ヲ減ズ

第五節 社會ノ信用ヲ害スル罪

第一款 貨幣偽造罪

第一項 總說

一 貨幣ノ性質：貨幣ハ國家ニ認了セラレタル交換ノ手段ナリ故ニ交換ノ手段トシテ國家ノ認了セサルモノハ即チ古金銀貨ノ如キハ單純ナル金銀塊ト同シク內國通用ノ貨幣ト云フコトヲ得ズ(大審院十九年九月十四日判決例)假ヒ是ヲ交換ノ手段トシテ使用スルモ國家ハ之ヲ認了セサルヲ以テ外國ノ貨幣若クハ物件ニ止マリ法律上內國通用ノ貨幣ト云フコトヲ得ズ法文ニ「內國通用ノ貨幣」ト云フハ「內國貨幣」及「內國ニ通用ヲ認許セラレタル外國ノ金銀貨」指ス(江木學士原論三卷一二二)モノトス

一 貨幣ノ種別：貨幣ハ我國ニ於テ金、銀、銅白銅ヨリ成レルモノト政府ノ發行スル紙幣、又タ政府ノ認許ヲ得テ發行スル銀行紙幣トス

一 貨幣偽造罪ノ刑法上ニ於ケル排置ヲ公益ニ干スル罪ノ中ニ編入シタルハ君主ノ造幣權ヲ害スル者ト君主權ニ對スル罪トハ舊主義ヲ學ブニ非ラズ偽造貨幣流通ノ結果ハ社會ノ信用ヲ害シ流通ノ安寧ヲ妨グ社會ノ經濟上ニ云フベカラザル弊害ヲ生スルニ依ルモノトス

第二項 貨幣ノ偽造罪

定義：行使スルノ意思ヲ以テ貨幣ノ偽造變造ヲナスノ所爲ヲ云フ

物体：貨幣ノ流通ニ於ケル政府ノ認了權

構成 犯意：偽造變造ノ故意

緣由：行使ノ意思即チ貨幣トシテ通用セシムルノ目的ヲ要ス

貨幣偽造

(註)

動作：偽造、變造、行使

(一) 偽造セントスル貨幣ハ貨幣トシテ政府ニ交通ヲ認了セラレアルコト、(二) 眞貨ヲ模擬スルコトヲ要ス

(一) 貨幣ノ眞正即チ貨幣ガ法律上有効ナルニハ眞確ナル官署ニ於テ正當ニ製造セラレタルヲ要ス

(二) 貨幣ノ眞正トスル條件

(イ) 「命形」法律ノ一定シタル外象(原料、模様、原料ノ價額等)

(ロ) 「命價」法律ガ一定シタル外象ニ命シタル貨幣ノ價額

(ハ) 相當ノ官署ニ作成セラレタルコト

(ニ) 相當官署ノ認證

以上四ケノ條件ヲ備具シ初メテ法律上貨幣タルノ効力ヲ有スル者ニシテ條件ノ欠缺ハ即チ貨幣ノ眞正ヲササハルモノトス故ニ權利ナキ者ノ作成ハ如何ニ外象ヲ模擬スルモ到底法律ノ形式ヲ備フルコトハ不能ニ屬スルヲ以テ眞正ナラザル貨幣トス

偽造ノ意義

(三) 「眞正ナラサル貨幣ヲ作成スルヲ云フ」但シ原料ノ如何ヲ問フコトナシ故ニ金價ヲ偽造スルニ性質ノ異リタル銅銀貨ヲ使用スルモ尙ホ偽造タリ(大審院廿年七月九日判決)

(四) 變造ノ意義

變造トハ眞正ナル貨幣ノ命價ヲ増加シ又ハ量目ヲ減殺スルヲ云フ(大審院判決廿年七月九日)故ニ變造ナルモノハ

(甲) 命價ノ變更ヲナシタル者

(乙) 貨幣ノ量目ヲ減殺スルモノ

(五) 偽造ト變造ノ區別

偽造ハ眞正ナル貨幣ヲ模擬シ他ノ物員ヲ以テ眞正ナラサル貨幣ヲ新タニ製造スル者ニシテ變造ハ眞正ナル貨幣自體ニ付テ其ノ價額ヲ變更スルモノナリ而シテ困難ナルハ貨幣ノ原料トシテ偽造スヘキ場合トス此ノ場合ニハ原料タル貨幣ト製造セントスル貨幣ノ性質ヲ標準トシ、性質ヲ異ニスルモノハ偽造トナリ性質ヲ變セザルモノハ變造トナルモノトス

(六) 模擬ノ程度：ハ事實承審官ノ認定ニ依ルモノトス然レモ偽造トナスニハ眞價ノ外象ヲ備具スルモノト認ムルニ足ルモノナラサルベカラズ、即チ單ニ銅貨ニ銀色ヲ付ケ、又ハ周圍ニ刻形ヲ付ケタルノモノヲ以テ足レリトセズ命價ノ文字ヲ更改シ又ハ其ノ模様等ヲ變シ銅貨タルノ性質ヲ變スルノ所爲アルヲ要ス否ラザレバ單ニ詐欺取財ヲ構成スルニ造キズ(大審院判決廿二年十月廿三日)

(甲) 偽造行使罪

刑責

(イ) 内國金銀貨幣紙幣及官許ヲ得タル銀行紙幣ナル者：無期徒刑(一八二、一八四)；(ロ) 銅貨ナル者輕懲役；(ハ) 内國ニ通用スル外國貨幣ナル者有期徒刑(一八三)

(乙) 變造行使罪

(イ) 內國貨幣及銀行紙幣ナルハ輕懲役(一八二、一八四)(ロ)銅貨ナルハ一年以上三年以下重禁錮(一八五)……(ハ)內國通用ノ外國貨幣ナルハ二年以上五年以下ノ重禁錮(一八三)

(丙) 偽造變造行使未遂罪……上例ニ照ラシ各一等減(一八五)

(丁) 偽造變造ノ未遂……上例ニ照ラシ各二等減(一八六)

(戊) 偽造器械豫備罪……上例ニ各三等減(一八六、二)

(己) 偽造器械ヲ豫備スルハ直チニ成立ス器械外ノ準備ニ依リ豫備犯成立セズ共犯人

(イ) 情ヲ知ツテ雇ハレタル職工、又ハ職工ノ補助ヲナシテ雜役ニ供シタルハ豫備犯ノ例ニ一等減ス(ロ)偽造變造ノ情ヲ知り房屋ヲ供與シタル者偽造變

造本刑ニ照ラシ二等減ス(一八七)

(庚) 偽造變造貨幣內國輸入罪……偽造變造ノ例ニ準ス(一八九)

疑問及判決例

(一) 銅貨ニ金銀ヲ鍍シタルハ變造ナルカ偽造ナルカ、

鍍金シタルノミニテハ偽造タラズ變造タラズ單ニ詐欺取罪ヲ構成スルハ(刑法正義下卷二三五)命價ヲ變更シ模様ヲ改メ其常人ヲ命價ナリト思惟セシムルニ至ルハ偽造ナリ(江木原論三卷二四六)トス

(二) 貨幣ヲ偽造スルニ官印ヲ偽造スルハ數罪俱發ニ問フベキヤ

是ヲ問フベキモノニ非ラズ蓋シ貨幣偽造ニハ必然欠クベカラサルノ手段タルヲ以テナ

(三) 第三百八十七條ハ何故ニ共犯ノ例外ヲ認メタルヤ、

第三百八十七條ハ從犯ニ非ラズ正犯タリ然レモ單ニ使喚セラレタルニ過キズ故ニ正犯タリトモ使喚者ト其程度ヲ異ニスルヲ以テナリ

(四) 第三百八十七條ノ減等ノ基本ハ如何、

第三百八十六條未ダ行使セサル者ニ一等減スベキモノトス蓋シ職工ハ製造スルノミニテ行使ニ關係セズ殊ニ製造ハ行使前ニ存スレバ行使セサル者ト同一ニ置カサルベカラズ然シテ行使ニ關係シタルハ行使ノ刑ニ一等減ズ

(五) 紙幣ニ變造アリヤ、否ヤ、

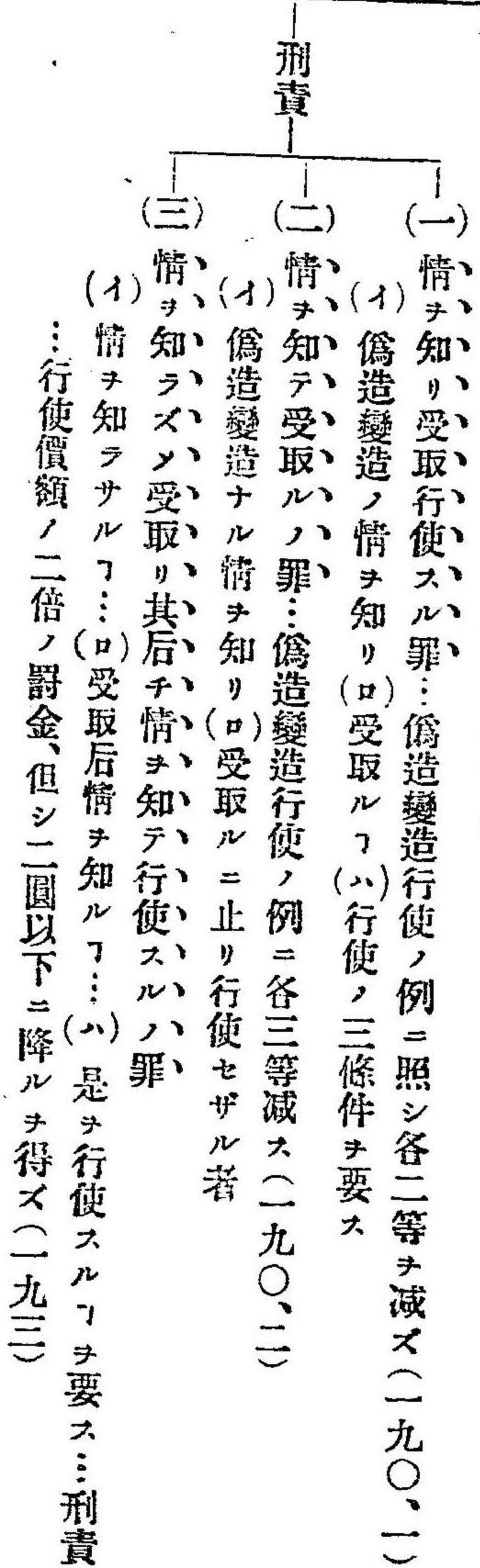
我刑法ノ解釋上紙幣ノ變造ニ關シテハ一點ノ疑義ヲ插ムモノナシ然ルニ學者ハ變造ハ價幣ノ實價ト聲價ト附合ヲ破ル者トシ紙幣ニ實價ナキ故ニ變造ナシト論結セリ(江木原論卷ノ三)然レモ學者ハ變造ハ實價ト聲價ト附合ヲ破ル者ヲ云フトノ論底ヲ明ニセス、自ラ變造ノ定義ヲ製作シ、是ニ該當セサルガ故ニ變造ニ非ラズト云フニ過キズ、未ダ以テ紙幣ノ變造罪ヲ刑法外ニ驅逐スルノ價値ナキモノトス、蓋シ貨幣ノ性質上ヨリ看察セヨ、金銀銅貨ト紙幣トハ交換ノ手段ト認了セラレ流通スルノ點ニ於テハ差異ナシ、物体上ヨリ看察セヨ、交換ノ手段ト認了セラレ流通スルノ點ニ於テハ差異ナシ、貨幣學上ニ於テハ差異ナ有スルニモセヨ、刑法ノ主眼トスル所ハ流通ノ信用ニアリ、流通ノ信用ヲ害スル點ニ於テハ差異ナシ、背德ノ點ヨリ看察セヨ、金銀貨ト紙幣

ト流通上ニ差異ヲ有セサルヲ以テ正價外ノ利益ヲ得ントスルハ背徳ノ程度ニ於テ差異ナシ、加害ノ點ヨリ看察セヨ、五十錢銀貨ノ命價ノ文字ヲ變更シテ一圓トナスト、一圓紙幣ノ命價ヲ變更シテ二圓トナスト社會ニ流ス害惡ノ程度ヲ異ニセズ、如此何レノ點ヨリ看察ヲナスモ刑法上ニ於テ紙幣ト金銀貨幣トノ間ニハ變更ヲ認メ、一ハ是ヲ認メズトスルノ理由ヲ發見スルヲ得ズ、是レ刑法ガ苟クモ内國ニ於テ適用ヲ認メ、一ハ是ヲ認メズトスルハ金銀貨幣ト紙幣ト政府ノ發行スル者ト政府ニ於テ適用ヲ認許セラレタル内外貨幣トヲ論セズ一徹ニ是ヲ所罰スル所以ナリ

第三項 偽造變造貨幣收受行使罪

意義：偽造變造ノ貨幣ヲ受取り行使スル罪ヲ云フ

偽造變造貨幣收受行使罪



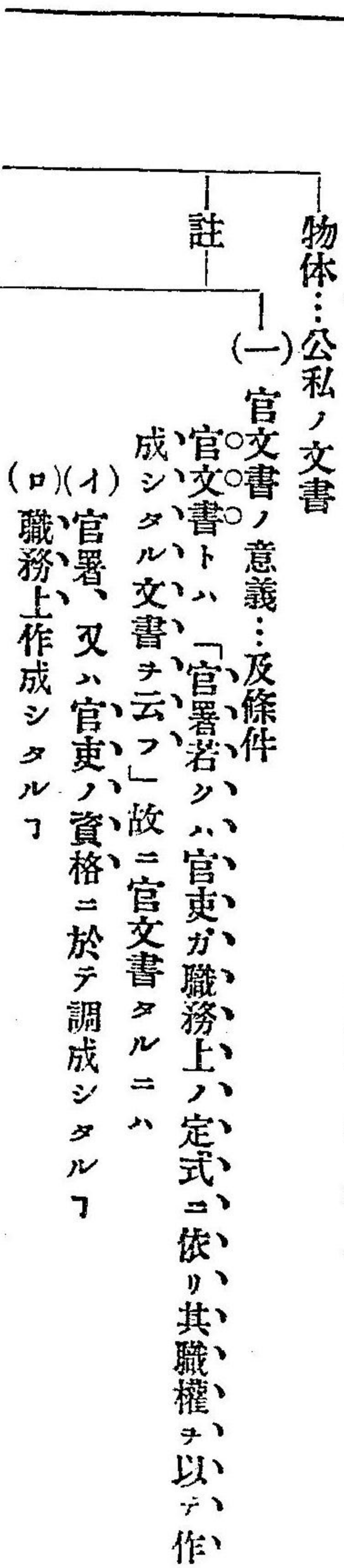
第四項 自首減免及監視

一 監視：輕罪ノ刑ニ處スル者ハ六月以上二年以下(一九一)
 一 自首減免ノ特例

- (甲) 偽造變造、輸入、受取未ダ行使セズシテ自首シタル者本刑ヲ免シ、監視六月以上三年以下(一九二)
- (乙) 職工雜役房屋ヲ供與シタル者未ダ行使セサル(主格的物格的)前ニ自首シタル者本刑ヲ免ス監視ナシ、(一九二、二)

第二款 文書偽造罪

定義：(形式的)官私ノ文書ヲ偽造變造ノ行使スルハ所爲ヲ云フ
 (實質上)ヨリ看察スルハ：「他人ヲ害シ自己若クハ他人ヲ利スルノ目的ヲ以テ官私文書ノ眞實ヲ變更シ是ヲ使用シテ他人ニ害ヲ生セシムル所爲ヲ云フ」



文書偽造罪

構成

(ハ) 定式ニ依リ作成シタル形式ニハ「体裁及官證タルノ公證」ヲ存スルヲ要ス

(二) 官文書ノ種類

(イ) 官ノ發行スル者：(ロ) 官ノ所管ニ係ルモノ

官ノ發行スル者：(甲) 立法行政權ヨリ發行スル文書：即チ閣令、勅令、縣令等ヲ記スル文書、(乙) 裁判上ノ文書、司法權ヨリ發行スル文書、其他裁判ニ干スル凡テノ文書、(丙) 行政事務上ヨリ發行スル文書、(丁) 官吏人民ノ爲ニ公證スル文書、

(三) 私文書トハ：權義ノ證明ニ干シ私人作成シタル證書ヲ云フ

犯意：偽造變造使用ノ故意、

緣由：他人ヲ害シテ自己ヲ利シ若シハ他人ノ爲ニ利益ヲ計ルヲ目的トスルコト

我法文ニ「行使」ナル文言ハ其ノ範圍廣然タルモ解釋上「或ル事實ノ證明トシテ自己若シハ他人ノ爲ニ利益ヲ計リ他人ニ害果ヲ販セシムベキヲ目的トシテ使用シ害果ヲ生シ得ベカラシム」ノ所爲ヲ云フ「ハ殆ンド定説タリ、然レバ行使ナル文言ハ「害ヲ人ニ販スルヲ目的トシ」「是用ヒ」「三」害果ヲ生シ得ベカラシメタル」ノミ元素ヨリ成立スルモノト知ルベシ

動作：偽造變造行使及毀棄ノ所爲

註

無權利：文書ヲ作成スルノ權利資格ナキコト

要之文書偽造罪：(一) 害意(他人ニ害ヲ販シ自己又ハ他人ヲ利スルノ目的) (二) 文書ノ眞實ヲ變更スルコト (三) 變更ハ變更ノ權利ナキコト (四) 變更シタル證書ハ事實ノ證明トシテ生シ得ベキ方法ニ使用スルニ依リテ成立ス

(一) 偽造ノ意義：權利ナシノ不實ノ文書ヲ作成スルヲ云フ
種別：眞實ヲ變更シタル形跡ノ有形ニ存スル否トヲ標準トシ

(イ) 有形ノ偽造：不實ノ事實即チ眞實ノ變更ガ有形ニ其ノ形跡ヲ存スル場合ヲ云フ假令貸借ノ事實ナキニ資格ヲ詐リ貸借證書ヲ作ルガ如キモノヲ云フ(此ノ種ノ偽造ハ作成者タル資格ヲ詐ハルコトヲ必要ノ條件トス)

有形ノ偽造ハ其ノ文書ノ事實ヲ根據トシテ看察スルハ

(甲) 眞正ナル證書ノ摸擬ノ偽造

(乙) 不存事實ノ虛構ノ偽造

(ロ) 無形ノ偽造：「眞實ノ變更」ニ形式ニ見ハサルモ「換言スレバ」文書自体ハ眞實ニ形式ニ於テ法律上間然スル所ナキモ文中ニ含蓋セル事實其物ヲ變更シタル者ヲ云フ「此ノ種ノ偽造」ハ行政官ルハハ、文書ノ主体ヨリ委嘱ヲ受ケテ證書ヲ作成スル場合又ハ官吏トシテ看察スルコトヲ得

ガ其ノ陳述ニ反シタル事實ヲ記載スルガ如キ場合ニ行ハル、モノト
ス此ノ犯罪ヲ行フ者ハ公證人ニ最モ多シト云フ蓋シ公證人ハ收賄モ
便利ナラン、偽造證明ノ難キヲ以テ最モ安心ナラン、故ニ權利ヲ有
スルモノハ自ラ注意ノ然ル后法律ノ保護ヲ待タザルベカラズ

(三) 官文偽造ニ付テノ條件：
(イ) 官文書タルノ体裁(詐リタル作成資格ト之ニ應スベキ体裁ノ附合)：(ロ) 摸擬
シタリト認ムベキ官署ノ用紙若クハ押印アルヲ要ス (大審院廿一年四月十
日判決)

(四) 變造ノ意義：真正ナル文書ノ證明力ヲ増減變更スルヲ云フ
(五) 變造ト偽造トノ別
偽造ハ不實ノ證書ヲ根本的作成スル者ニシテ變造ハ已存ハ真正ナル證書自体ノ
證明力ヲ増減變更スル者トス故ニ偽造ニハ無形ノ變造ナルモノアリト雖モ變
造ニハ無形ノ變造ナル者ナシト(刑法正義二四) 證書ノ變更ノ依囑ヲ受ケタ
ル場合ニハ尙無形ノ變更ヲナシ得ベキ餘地アリ然レモ變造ニハ必ず真正證書
ハ存在ヲ要スルガ故ニ證書ノ資格ヲ詐ルコトナキト偽造ニハ資格ノ詐欺ヲ要ス
ルトノ結果上ノ差異ヲ生ス

(六) 文書ハ附號又ハ暗號ノ如キモノヲ含有セズ故ニ例令電機ヲ使用シ現字紙ニ虛偽
ノ文字ヲ現出セシムルモ文書偽造ト云フヲ得ズ(廿五年六月十六日)
(七) 行使ハ害果ノ必成ヲ期スベキモノニ非ラズ害果ヲ生セシムルヲ得ベキ方法ニ使
用シタルモ犯罪成立ス
(八) 毀棄：トハ真正ナル證書ノ證明力ヲ毀損又ハ抹殺スルヲ云フ

甲) 官文書偽造

- (一) 詔書ノ偽造、(變造)、(毀棄)：無期徒刑(二〇二)
- (二) 官文偽造變造行使：輕懲役(二〇三、二〇四、一)
- (三) 公債證書其他官吏ノ公證シタル文書偽造變造：輕懲役(二〇三、二〇四、一)
- (四) 無記名公債證書ノ偽造變造：前例ニ一等加(二〇四、三)
- (五) 官吏其官掌ニ係ル文書ノ偽造變造行使棄毀(三)(四)ノ例ニ照シ各一等加

刑責

乙) 私文偽造

- (一) 爲替手形其他裏書ヲ以テ賣買スベキ證書若クハ金額ト
交換スベキ約定手形偽造變造行使：輕懲役(二〇九)
- (二) 其手形ニ詐欺ノ裏書ヲシテ行使シタルモノ：輕懲役(二〇九)
- (三) 權義證書偽造變造行使：(四月以上四年以下)重禁錮(二一〇)
(四月以上四十圓以下)罰金(二一〇)
- (四) (二)(三)以外ノ私書偽(主刑)二月以上一年以下重禁錮(二一〇、二)
造變造行使：(附加刑)二圓以上廿圓以下)罰金(二一〇、二)
- 未遂：輕罪ナルモ未遂ノ例ニ依ル(二一一)
- 監視：輕罪ニ處スヘキモ(六月以上)二〇七
(二年以下)二一二

疑問

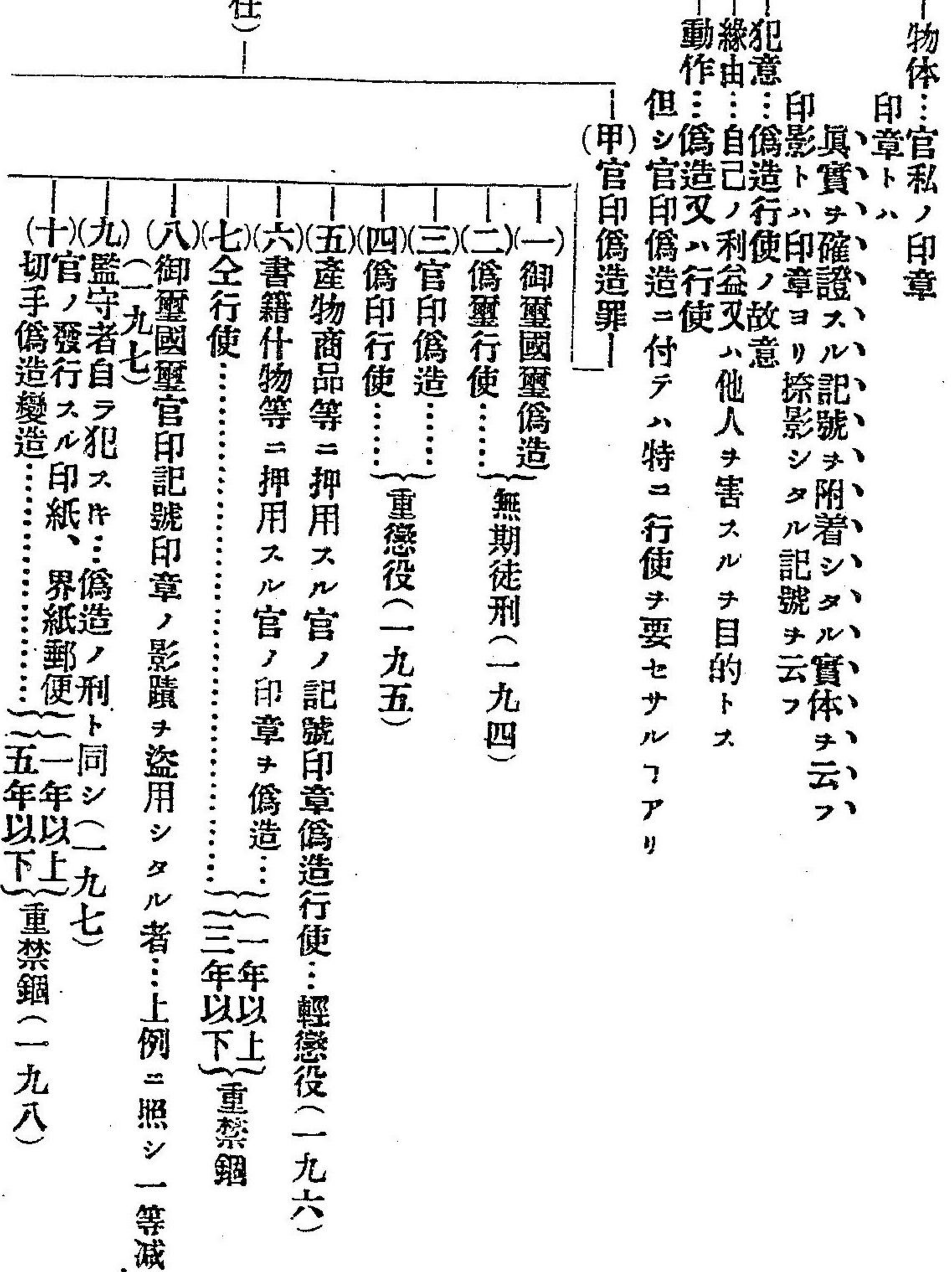
- (一) 刑法ハ無形ノ偽造ヲ罰スルヤ否ヤ
無形ノ偽造ナル者ハ(働方的ノ者ト受働的ノ者トヲ問ハズ)是ヲ罰セサルガ如シ大審院ノ判例ヲ見ルニ公吏ニ向テ虚偽ノ陳述ヲ爲シ之ニ依リテ證明又ハ登記ヲサシムルモ相當官吏又ハ公吏ハ其職務ヲ執行シタル者ニ陳述者自ラ是ヲ偽造シタルニ非ラズ故ニ我刑法中罰スベキ正條ナキヲ以テ無罪トス(大審院廿四、廿五、六月廿七日判決)此ノ判決ハ確認セラレタル者ナリ
- (二) 郵便局貯金通帖ノ性質如何
私文書ナリ、預金ヲ證明スル爲ニ人民ニ交付シタル者ナレバ他ノ行政事務上ノ官文書ト其性質ヲ異ニスルヲ以テナリ(廿五年一月大審院判決)
- (三) 郵便爲替證書ノ性質
私文書ナリ、郵便爲替證書ハ人民ガ各地ニ金錢ヲ送達スルニ付キ爲替取扱チ官署ニ囑托シタル者ニ本來人民相互ノ金錢ヲ授受スル者ナレバ他ノ行政事務ヲ以テ下付スルモノト同視スルヲ得ズ(廿五年六月十六日判決)
- (四) 一旦効用ヲ終リタル裁判所ノ召喚狀ハ官文書タル性質ヲ失ハズ(廿三年六月廿日)
- (五) 想像假設ノ氏名ヲ用ユルモ眞實ニ其人アルガ如クシ構造シ證書ヲ作成シタルハ偽造罪ヲ成立ス

第三款 印章偽造罪

(定義) 官私ノ印章ヲ偽造行使スルノ所爲ヲ云フ
主体

印章偽造

構成



- (一) 偽造行使：(主刑)六月以上五年以下(重禁錮(二〇八))
(附加刑)五圓以上五十圓以下(罰金)
- (二) 印章盜用：前例一等ヲ減ス(二〇八、二二)
- (三) 官印偽造ノ爲ニスル官印偽造及盜用：(主刑)六月以上五年以下(重禁錮(二〇八))
(附加刑)五圓以上五十圓以下(罰金)
- (四) 私印偽造

(注意) 官印偽造ハ偽造ノミヲ以テ既遂ヲナスコトアリト雖モ私印偽造ハ：偽造行使ナラズニテ成立セズ

未遂：輕罪ナルモハ未遂犯ノ例ニ依ル(二〇〇、二二二)
監視：輕罪刑(六月以上二年以下)(二〇〇、二二二)

第四款 免狀鑑札疾病證書偽造罪

- (一) 官免狀及鑑札偽造行使罪 (主刑)二月以上一年以下(重禁錮(二二二))
(附加刑)四圓以上四十圓以下(罰金)
(但シ官印ヲ偽造シ又ハ盜用シタルモハ官印偽造ニ依ル)

免狀鑑札疾病證書偽造罪

- (一) 官免狀、鑑札、疾病、證書ヲ偽造スル所爲ヲ云フ
- (二) 國籍身分ヲ詐稱シ其他詐僞ノ所爲ヲ以テ免狀鑑札ヲ受ケタル者 (主刑)十五日以上六月以下(重禁錮(二二四))
(附加刑)二圓以上廿圓以下(罰金)
- (三) 官吏情ヲ知テ之ヲ下付スルモ：(一)ノ例ニ一等ヲ加フ(二二四、二二)
- (四) 疾病證書ノ偽造行使：(主刑)二月以上一年以下(重禁錮(二二五))
(附加刑)三圓以上三十圓以下(罰金)
但シ公務ヲ免ル、爲ニ醫師ノ氏名ヲ用ヒ作ルコトヲ要ス
- (五) 場合ニ陸海軍ノ兵役ヲ免ル、コトヲ目的トシタルモ又ハ囑托ニ依リ之ヲ作成スルモ：(四)ノ例ニ一等ヲ加フ(二二六)
- (六) 醫師囑托ヲ受ケテ虛僞ノ證書ヲ造ルモ：(四)ノ例ニ一等加フ(二二五、二二)
- (七) 變造行使：偽造ノ例ニ倣フ(二二七)

第五款 度量衡偽造罪

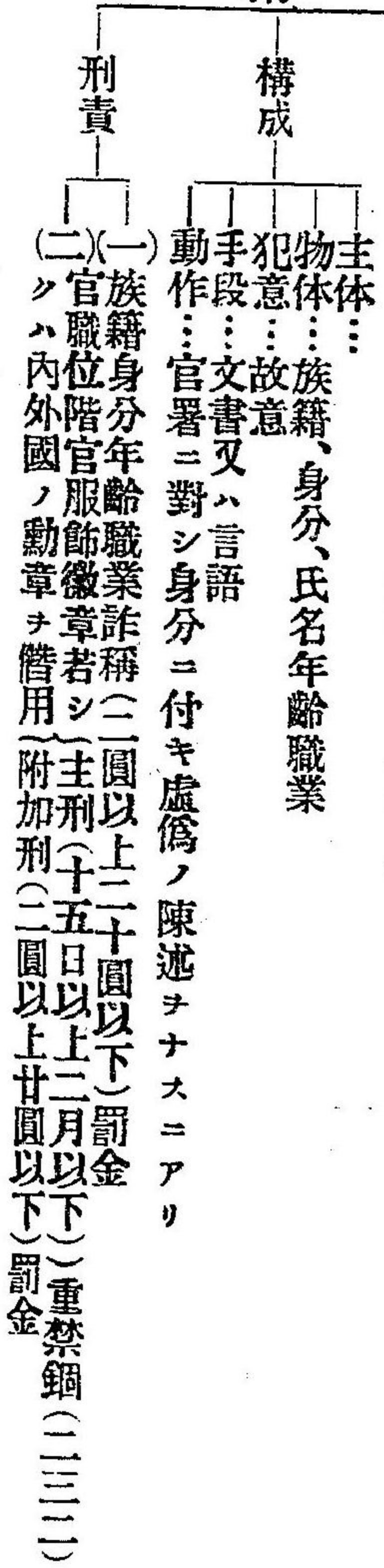
- (一) 偽造變造販賣：(主刑)二年以上五年以下(重禁錮(二二七))
(附加刑)十圓以上五十圓以下(罰金)
但シ官印偽造盜用ハ偽造官印ノ各本條ニ照シ重キニ從フ

- (一) 偽造變造故買(二二八)前例ニ照シ一等減ス
- (二) 商賣農工定規ヲ增減變更(主刑)二月以上三月以下(重禁錮(二二九)但シ使用シテ利ヲ得タル者ハ詐欺取財ヲ以テ論ズ)
- (三) シタル度量衡所持ノ罪(附加刑)二圓以上廿圓以下(罰金(二二九))
- (四) 人ノ囑托ニ依ル偽造變造(囑托犯人ノ刑ニ各一等ヲ減ス(二三〇))

第六款 身分詐稱罪

(定義)官署ニ對シ身分ヲ詐稱スル所爲ヲ云フ

身分詐稱罪

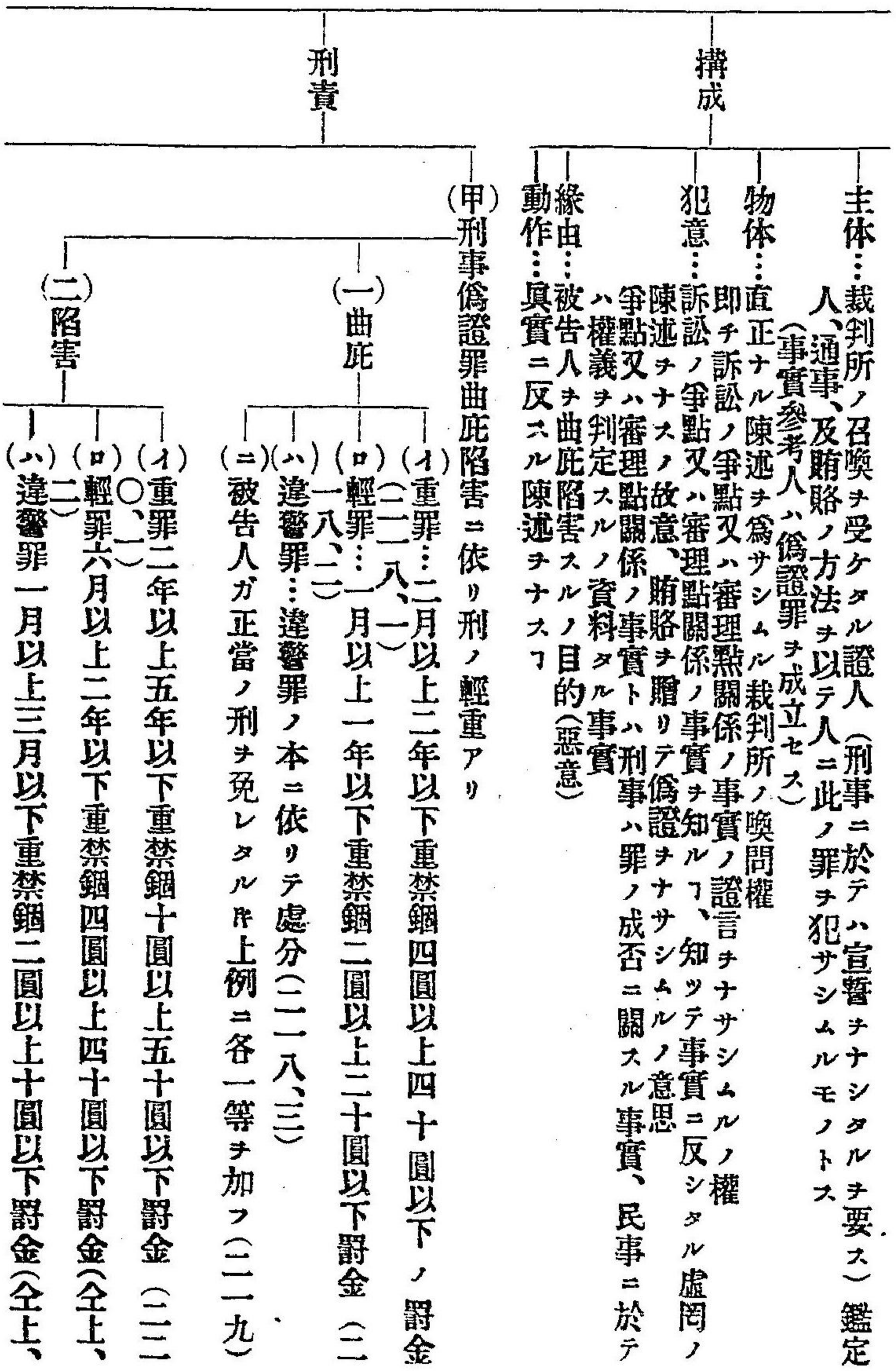


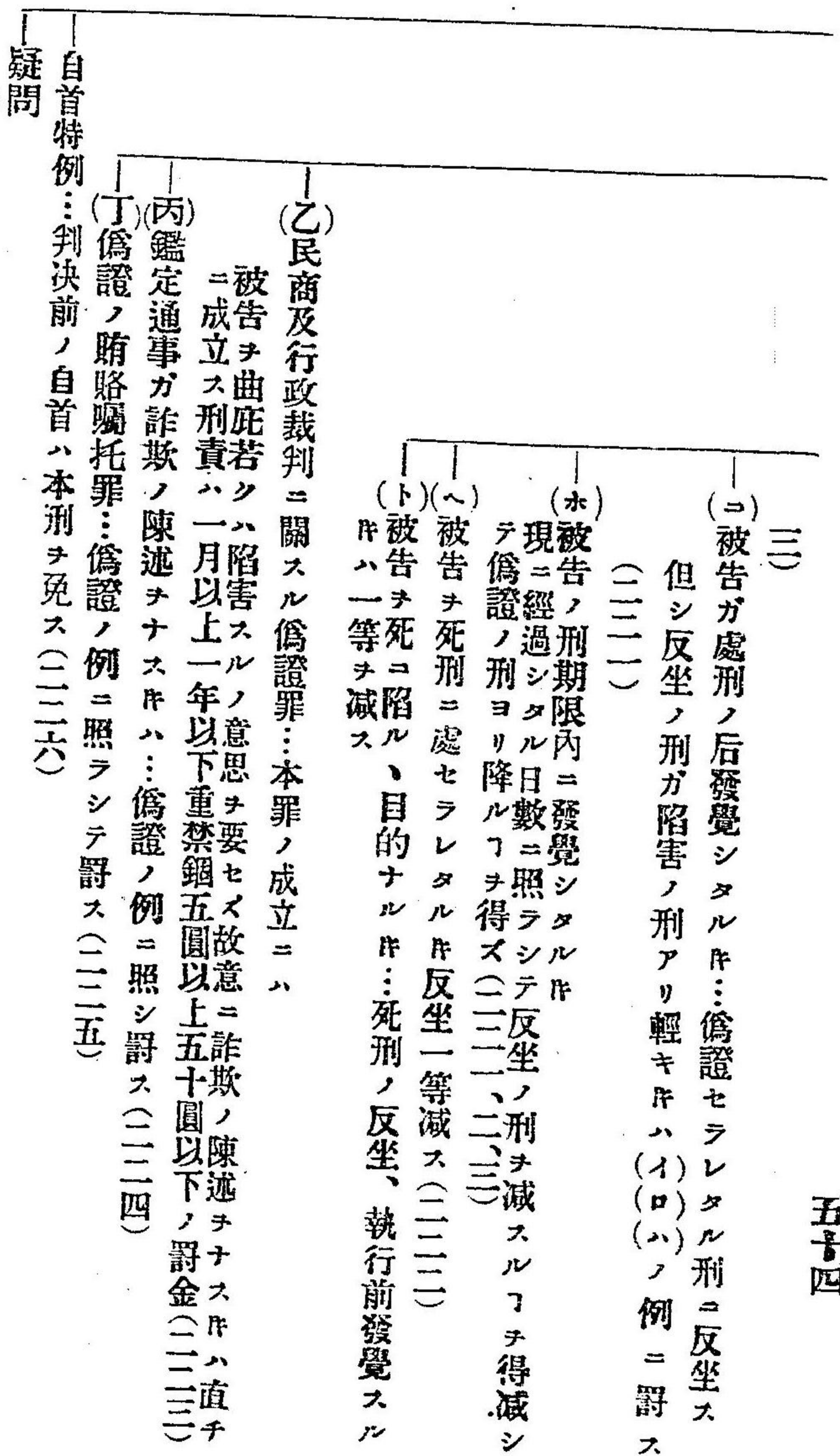
第六節 社會ノ風儀ヲ害スルノ罪

第一款 偽證罪

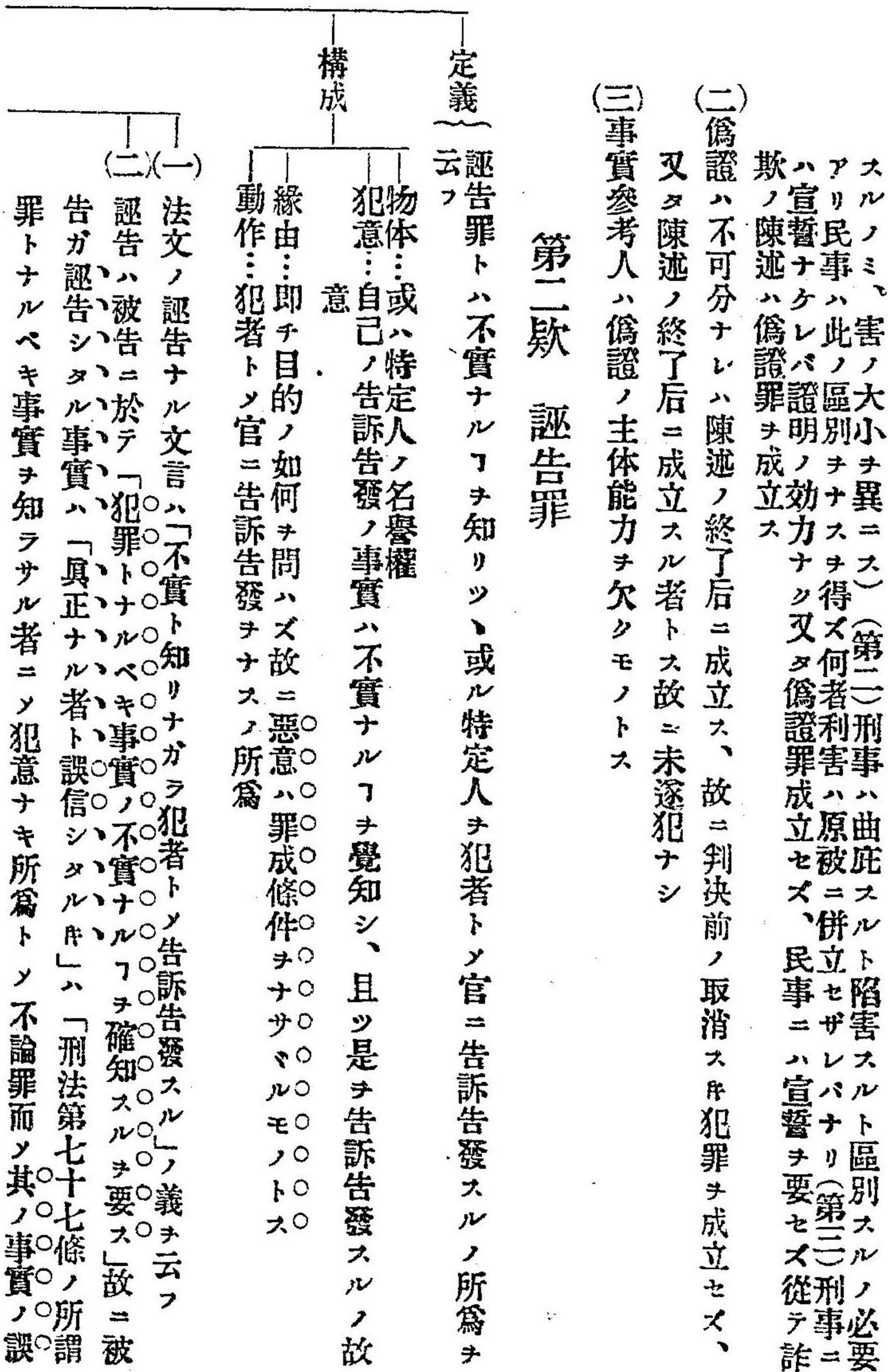
定義 偽證罪トハ訴訟ノ爭點ニ若クハ審理ノ要點ニ重要ナル事實即チ證據タルベキ事實ニ關シ故意ニ誣問ノ陳述ヲナスヲ云フ

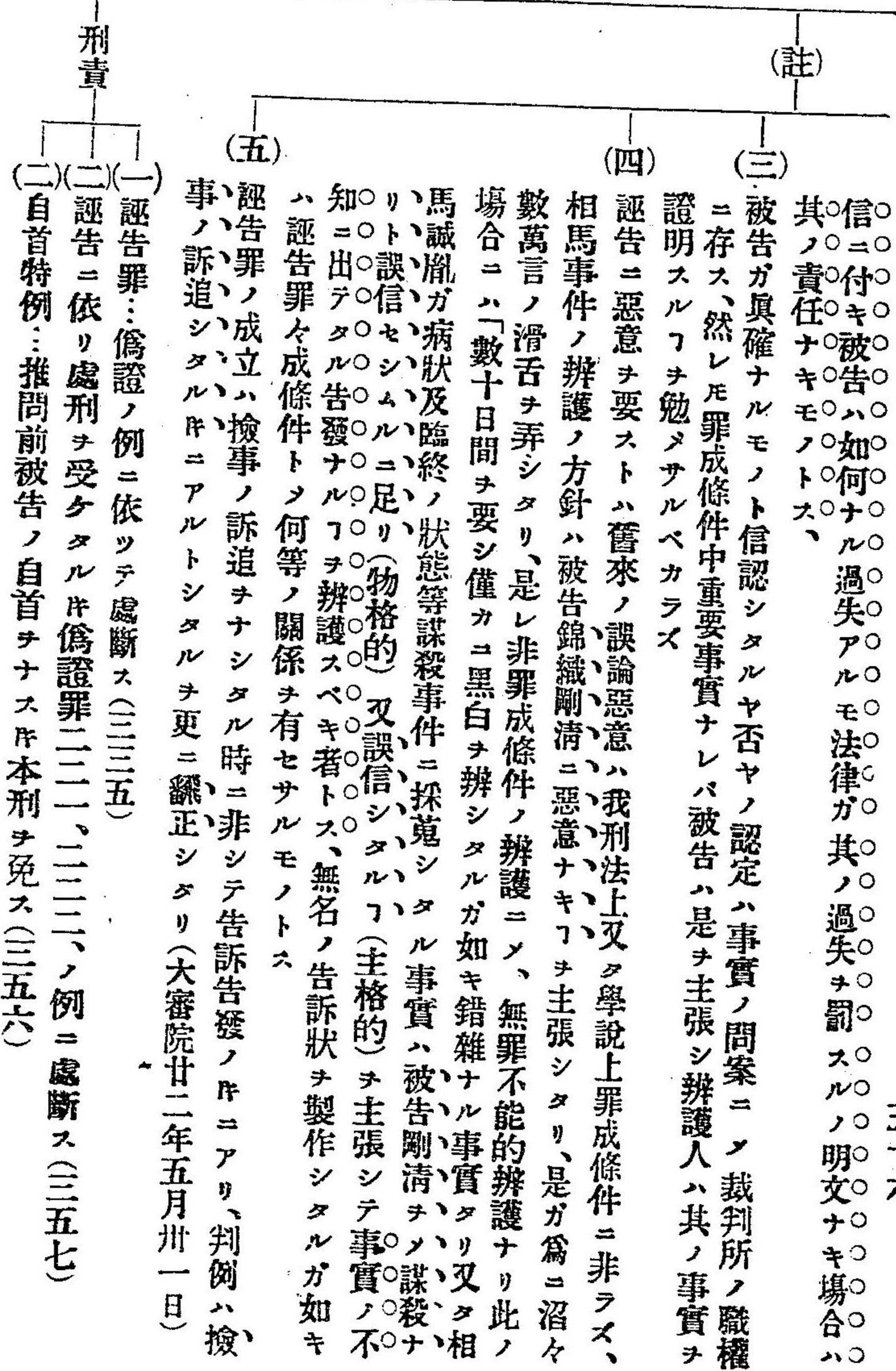
偽證罪





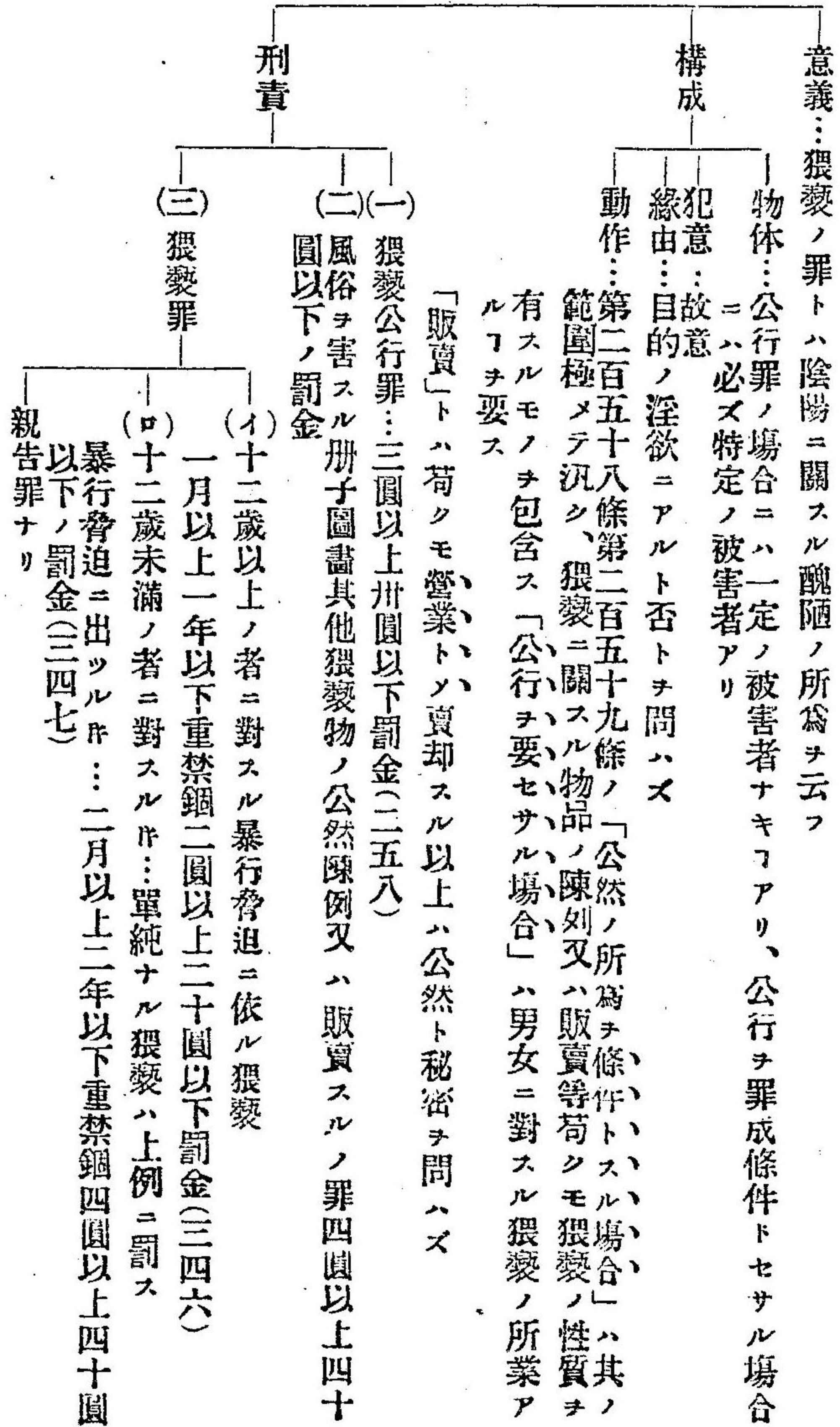
誣告罪





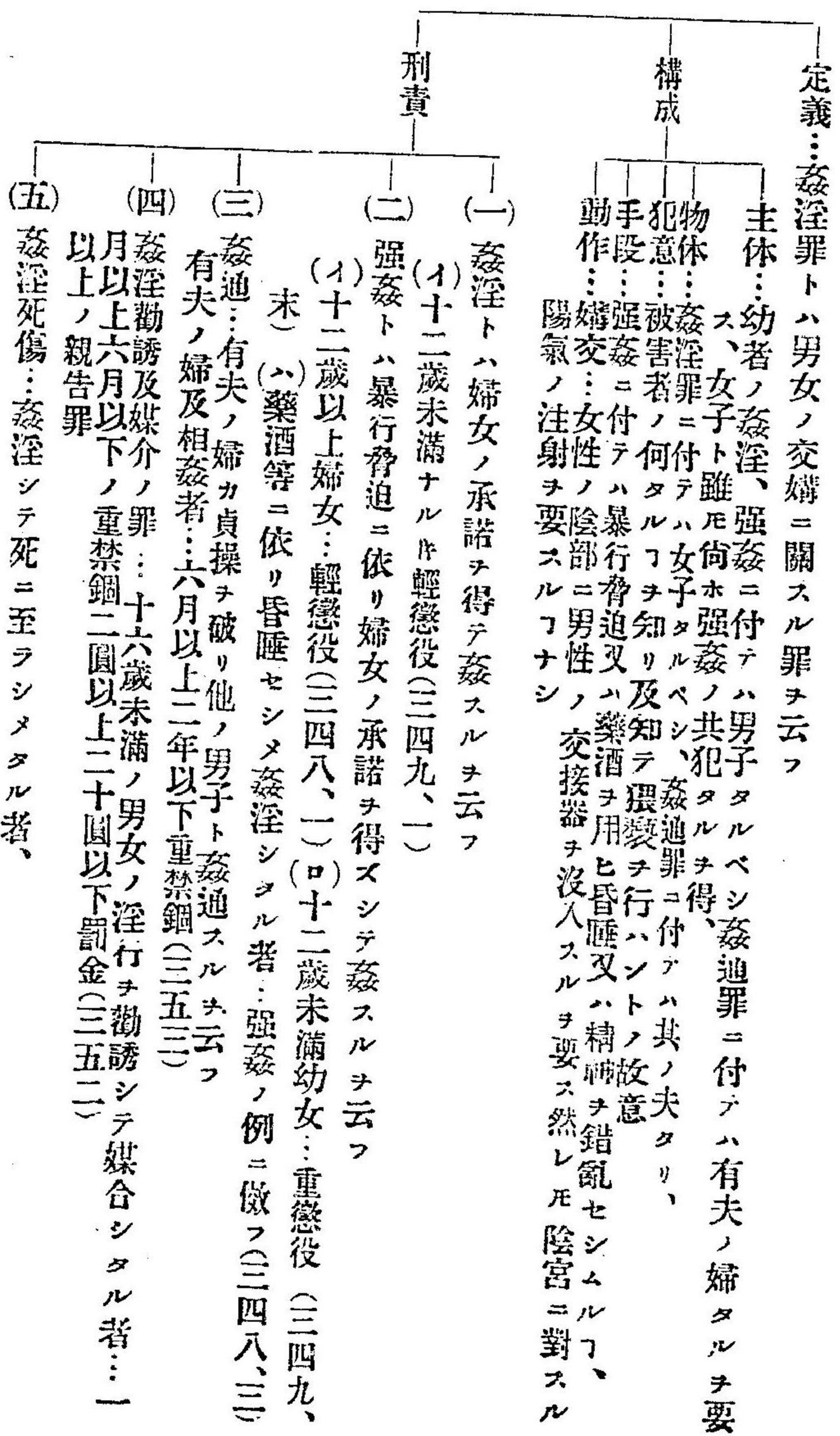
猥褻罪

第二款 猥褻罪



第四款 姦淫罪

姦淫罪

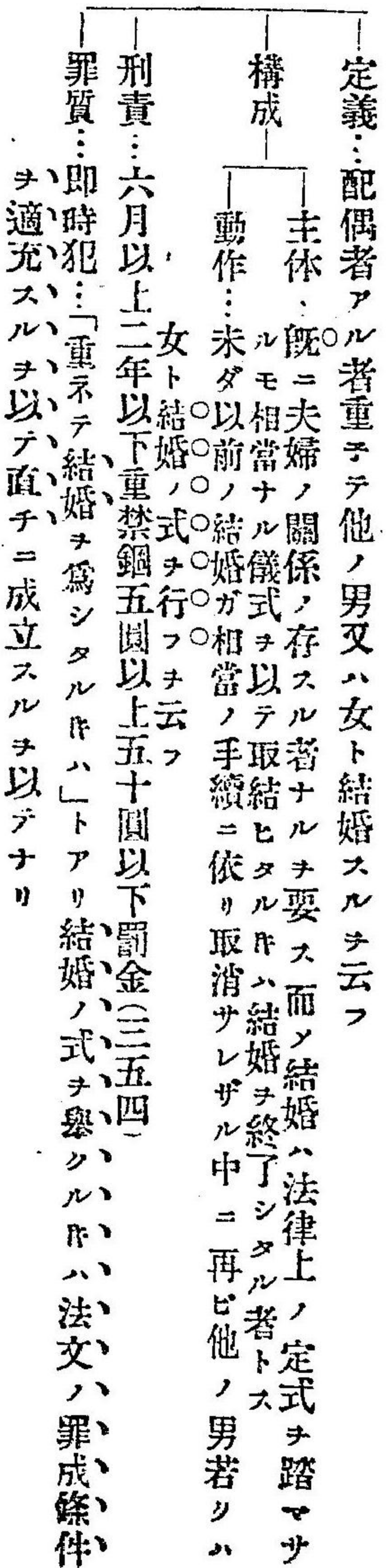


毆打創傷ノ例ニ倣フテ處斷ス(三五二)

但シ強姦ニ依リ癩疾篤疾ニシタル者ハ有期徒刑死ニ致シタル者ハ無期徒刑(三五二)

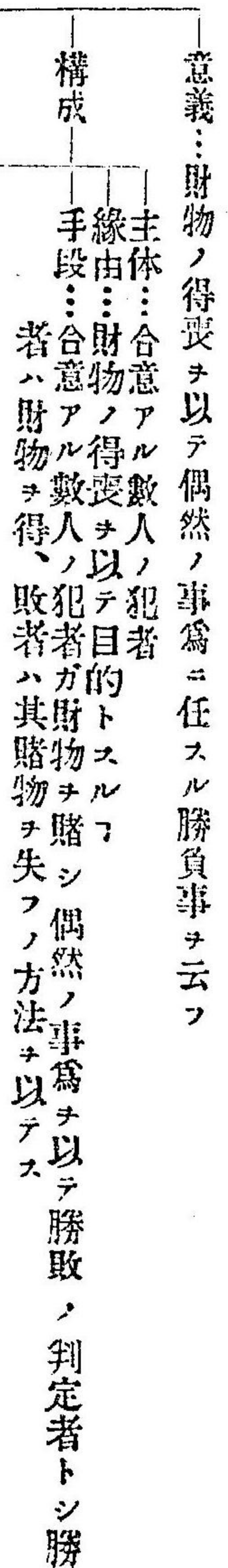
第五款 重婚罪

重婚罪



第六款 賭博及富籤興行ノ罪

第一項 賭博罪



賭博罪

六十

動作：偶然ノ事爲チ以テ勝負ノ判定者トシテ財物ノ得喪ヲナスコ
罪質：現行犯ニシテ性質上財產權ノ一處分ニ過キサルヲ以テ罪視セサルモ風俗ヲ壞亂シ
惡慣ヲ養成スルヲ以テ之ヲ罰ス
類似賭博トノ差異

刑法第四百廿八條ニ路上ニ賭博ニ類スル商業ヲ云々トアリ、是等ハ商業ノ手段ニシテ
一種ノ勝負事ヲ云フ即チ淺草公園ノ玉轉カシ、環ヲ投ケテ人形ヲ倒スガ如キヲ云フ
刑責：(一)賭博罪(一)月以上六月以下重禁錮五圓以上五十圓以下罰金
(器具及財物現在物(賭博ニ關係アル)沒收………)(二六〇)
(二)情ヲ知り房屋ヲ貸シタル者………同シ
(三)賭場ヲ開帳、博徒招集三月以上一年以下重禁錮十圓以上百圓以下罰金(二六〇)

第二項 富籤興行ノ罪

富籤興行ノ罪

定義：富籤トハ數多ノ富札ヲ賣却シテ代價ヲ釀集シ豫メ購賣者ノ得喪ノ額ヲ一定シ是ヲ
抽籤ノ結果ニ任スルヲ云フ
定義：富籤興行罪トハ富籤ヲ興行スルノ所爲ヲ云フ
構成：(一)富籤ノ興行者ノ購賣者ヲ罰セズ
蓋シ富籤ノ購賣ニ得セシムル財物ノ豫定額ハ富札總代價ヨリ少ナキヲ以テ
購賣者ノ得ル者ハ甚タ少クシテ失フモノ、其ノ利益ヲ占ムル者ハ興行者
ナリ故ニ興行者ノミヲ罰ス
動作：富籤ノ興行トハ富籤發賣ノルニアリテ抽籤ノ時期即チ射倖的運命ヲ決
スルノ期ニアラズ

刑責：一月以上六月以下ノ重禁錮：五圓以上五十圓以下ノ罰金(二六二)

第七節 社會ノ信仰ヲ害スル罪

第一款 神佛ノ禮拜所ニ對スル不敬罪

神佛ニ對スル不敬罪

意義：神詞佛堂墓所其他禮拜所ニ對シ公然不敬ノ所爲ヲナスヲ云フ
物体：神詞佛堂墓所其他禮拜所：神佛ニ對スル信仰ハ社會秩序ノ一因ニシテ神
佛ノ威靈ヲ汚辱スルガ如キ不敬ノ所爲ヲナスハ信仰者ノ宗教上ノ感覺
ヲ害シ社會ノ風儀秩序ヲ紊スヲ以テ法律ハ是ヲ罰ス、而シテ本罪ノ物体タル
ニハ人ノ信仰シ禮拜ヲナスベキモノナラザルベカラズ
動作：公然不敬ノ所爲ヲナスコトアリ故ニ暗夜ニ密行シ凡ノ居ラサル所ニテ東
照權現ニ向テ放尿ヲナスモ未ダ本罪ヲ成立セズ
刑責：二圓以上二十圓以下罰金(二六三、一)

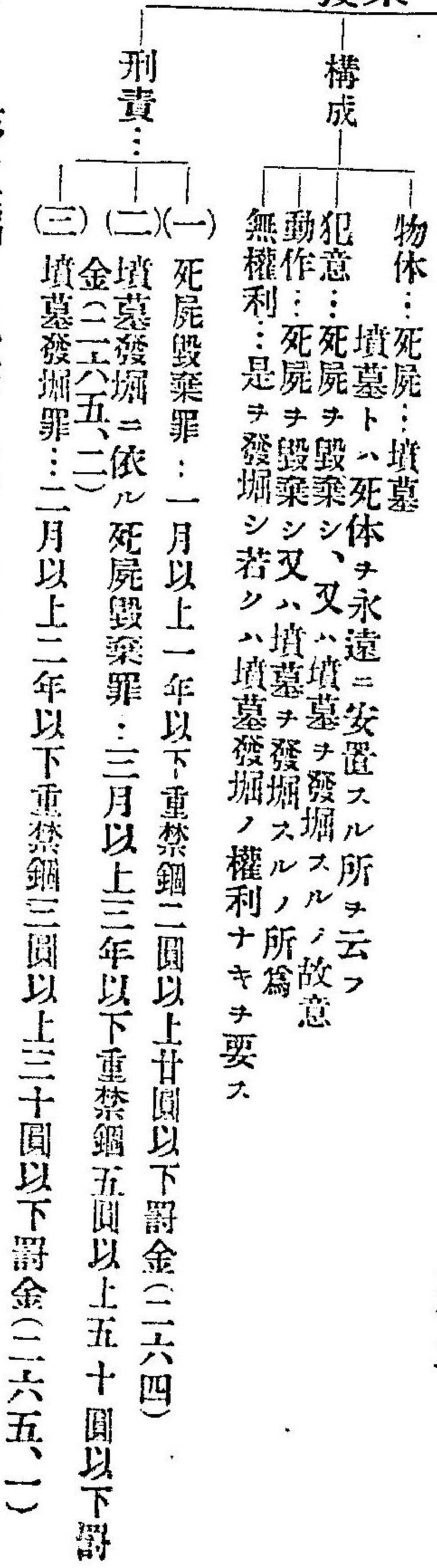
說教及禮拜妨害罪

意義：說教及禮拜ヲナスノ自由ヲ妨害スルノ所爲ヲ云フ
構成：(一)物体：說教ヲ爲シ及禮拜ヲナスノ自由
動作：公然タルヲ要セズ
刑責：四圓以上四十圓以下ノ罰金(二六三、二)

第二款 死屍毀棄及墳墓發掘罪

意義：死屍ヲ毀棄シ又墳墓ヲ發掘スルノ所爲ヲ云フ

死屍毀棄 及墳墓發掘罪

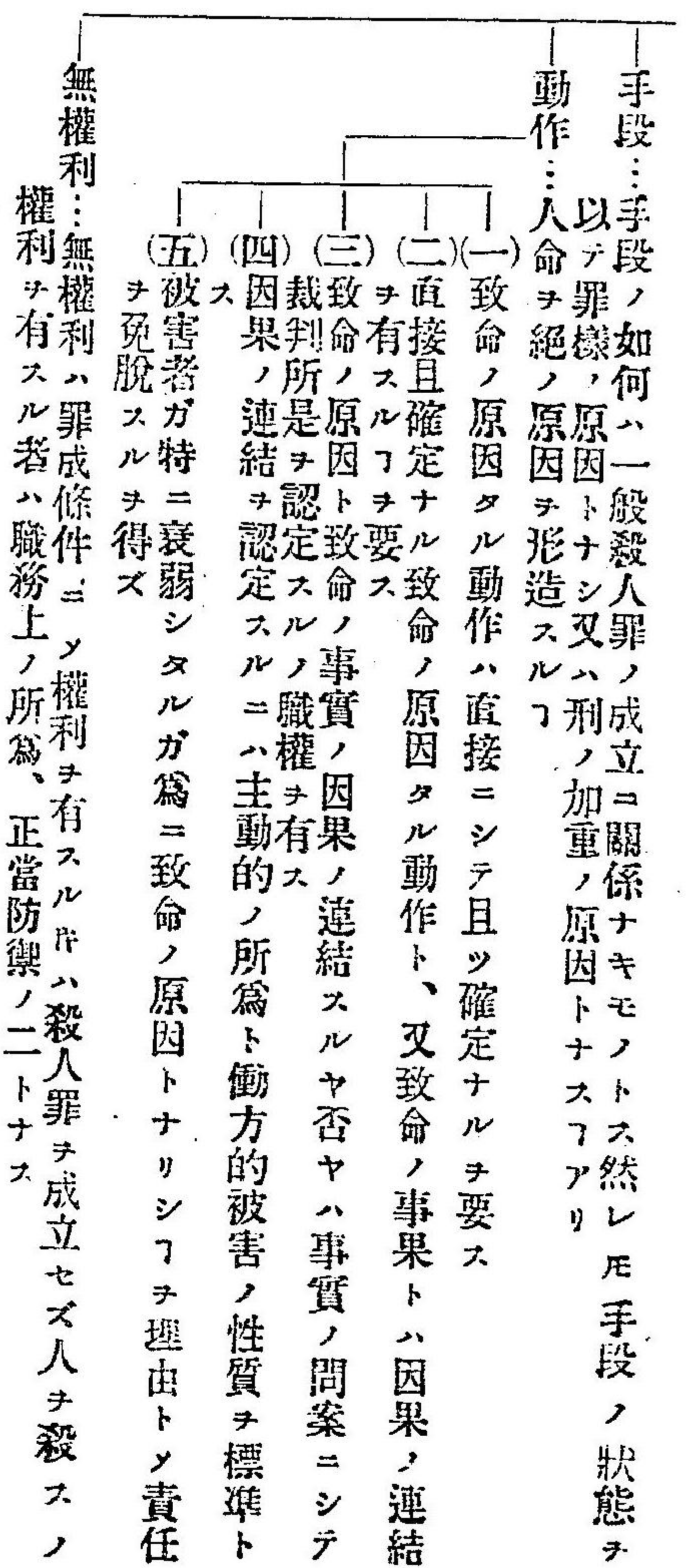
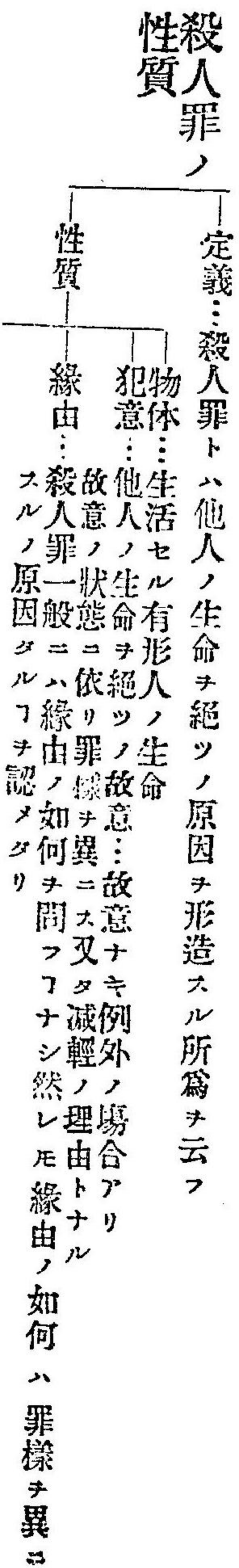


第二編 私益ニ關スル罪

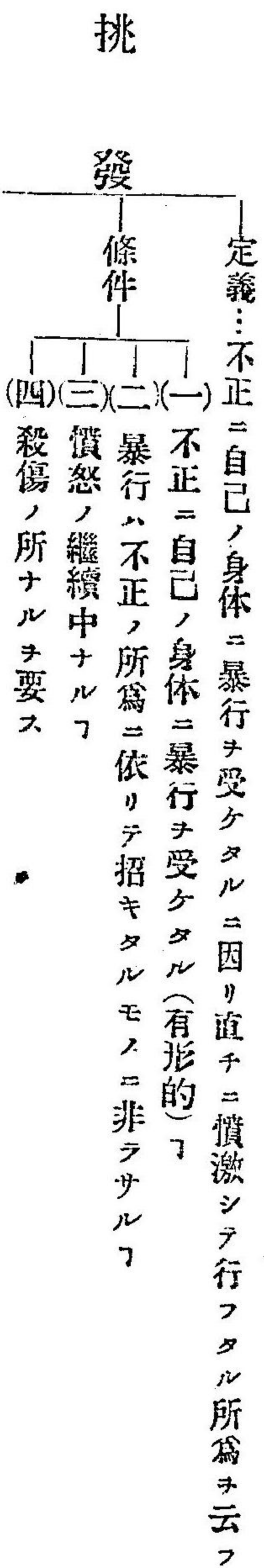
第一章 生命ニ對スル罪

第一節 總說

第一款 殺人罪ノ性質



第二款 挑發(特別宥恕減輕ヲナスベキ所爲)



理由：被告人ノ辨別力ヲ以テ罪責條件トシタル原理ニ同シ
 効果：以上ノ條件ヲ有スルハ其ノ罪ヲ二等ニ等ノ範圍ニ於テ宥恕ス
 挑發ノ例ニ
 (一) 毆打ノ互ニ手ヲ下ス際先後ヲ知ルヲ得サル者(三二一〇)
 (二) 本夫ガ其妻ノ姦逆ヲ覺知シ姦所直チニ姦犬姦婦ヲ殺傷シタルハ但シ本夫ガ縱容シタルハ此ノ限リニ非ラズ(三二一一)
 (三) 晝間故ナク入ノ住居シタル邸宅ニ入り若クハ門戸墻壁ヲ踰越損壞セントスルモノヲ防止スル爲ニ殺傷スルハ此ノ場合ニハ身体ニ暴行ヲ受ケ又ハ憤思ヲ發スルノ條件ヲ要セズ

第二節 謀故殺罪

定義：故意ニ出テタル殺人ノ所爲ヲ云フ

(註)

感激ニ生スル故意、豫謀ニ發生スル故意トノ二様ニ看察スルヲ得、而シテ法律上豫謀ナル語ハ已ニ汎論ニ説ク如ク熟考ニ出タル故意ニシテ熟考ハ時間ノ長短準備ノ整否ヲ問ハズ極論スレバ感激ニ依ラズ靜平ナル心性作用ニ一定シタル決心ハ凡テ豫謀ト云フヲ得故ニ豫謀ト感激トノ中間ニ單純ナル故意ナルモノヲ認ムルヲ得ズ如此決意ノ發生スル状態ヲ根底シト二個ノ罪様ヲ認メタリ

謀故殺罪

構成

犯意：故意ニ豫謀ニ發生スルハ謀殺、感激ニ發生スルハ故殺、被害者ノ認定ヲ誤ルハ誤殺トナル
 緣由：自己ノ重罪輕罪ヲ犯スニ便利ニスルヲ又ハ己ノ犯罪ヲ免ルヲ目的トスルヲアリ、緣由ハ一般ニ罪様ノ原因トナラズ從テ緣由ノ如何ニ依リ加重減輕スベキモノニ非ラサルモ此ノ目的ヲ有スルハ罪様原因トナリテ刑ヲ加重ス
 手段：毒物ヲ施用シ又ハ慘酷ノ所爲ヲ以テシ又ハ詐僞ノ手段ニ出テタルハ法

律ハ罪様ノ一原因トシテ認メタリ
 動作：誤テ目的タル被害者以外ニ及ブコトアリ一罪様ヲナス

罪様

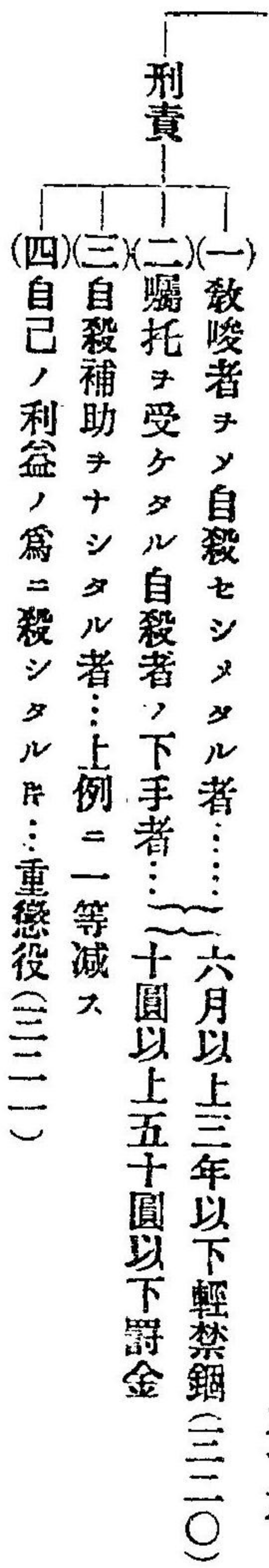
- (一) 謀殺：予謀ニ出テタル故殺……死刑(二九二)
 - (二) 故殺：感激ニ出テタル故殺……無期徒刑(二九四)
 - (三) 毒殺：毒物ヲ殺人ノ手段トシテ施用シタルモノ(二九三)
 - (四) 慘酷殺：手段ノ支解解剖慘酷ナル所爲ニ依ルハ……死刑(二九五)
 - (五) 利己殺：目的ノ自己ノ犯罪ヲ便利ニシ又ハ自己ノ重罪輕罪ヲ免ル、ニアルハ……死刑(二九六)
 - (六) 詐欺殺：手段ノ詐稱誘導シテ危害ニ陥ルモノ……豫謀ノ有無ニ依リテ謀故殺ニ問フ(二九七)
 - (七) 誤殺：故意ノ被害者ヲ誤リ又ハ所爲ノ方向ヲ誤リ目的物ヲ外シ他人ニ及ヒタルハ……豫謀ノ有無ニ依リテ謀故殺ノ罪ニ問フ(二九八)
- 法文ノ「謀故殺ヲ行ヒ誤テト」ハ被害物及所爲ノ錯誤ヲ云フ

第三節 自殺ニ關スル罪

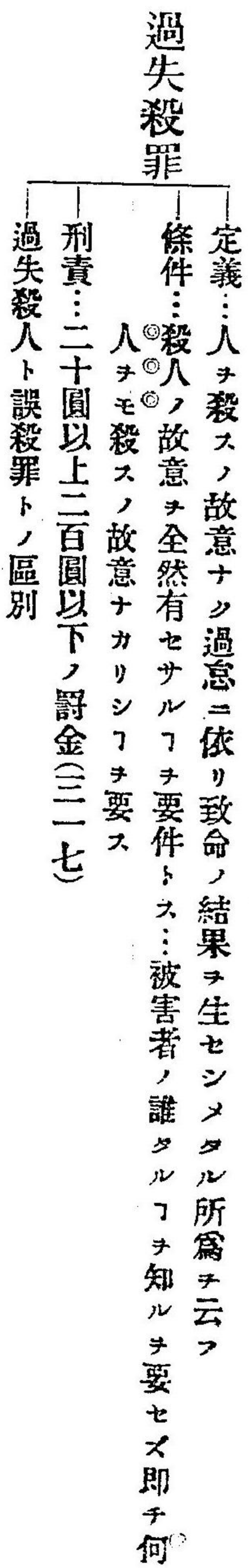
自殺ニ關スル罪

構成

意義：自殺トハ自己ノ生命ヲ斷ツノ所爲ヲ云ヒ自殺ニ關スル罪トハ自殺ヲ教唆シ又ハ囑托ヲ受ケテ是ヲ補助シ若クハ殺スノ所爲ヲ云フ
 犯意：自殺ヲ教唆スル故意自殺ヲナスノ情ヲ知りテ補助ヲナスノ故意又ハ囑托ヲ受ケテ下手ヲナスノ故意
 緣由：二百卅二條ノ犯罪ノ成立ニハ自己ノ利益ヲ圖ルヲ目的トスルヲ
 動作：自殺人ノ死亡スルヲ要ス

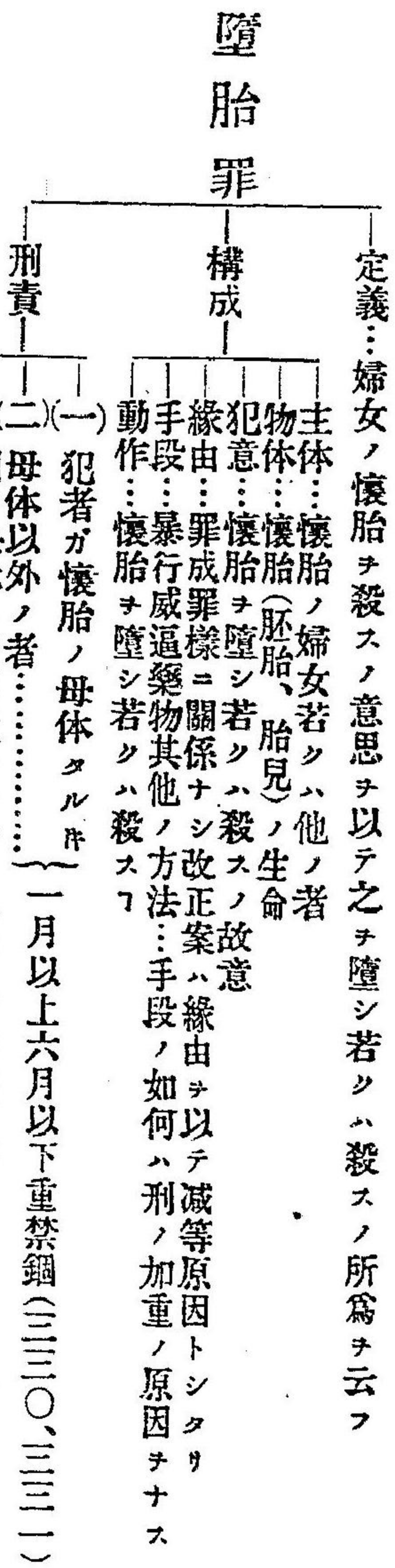


第四節 過失殺罪



過失罪トハ過失ノ結果人ヲ死ニ致シタルモノニ誤殺罪トハ誤信ノ結果他人ヲ以テ目的人トナシ死ニ致シタルモノナリト(刑法正義下卷上(三二〇)尙未ダ不明ナル者アリ兩者ノ區別ハ殺人ノ故意ヲ有シタルヤ否ニ存ス、錯誤ナルモノハ「目的物ノ認識ヲ誤ル」ト、又「所爲ノ方向ヲ誤ル」トノ二様ニ存ス、其ノ所爲ノ形骸ニ於テハ過失ト錯誤トハ殆ンド區別ナキモノトス、是ヲ判然區別スル者ハ殺人ノ故意ヲ存スルト否トニアルノミ、

第五節 墮胎罪



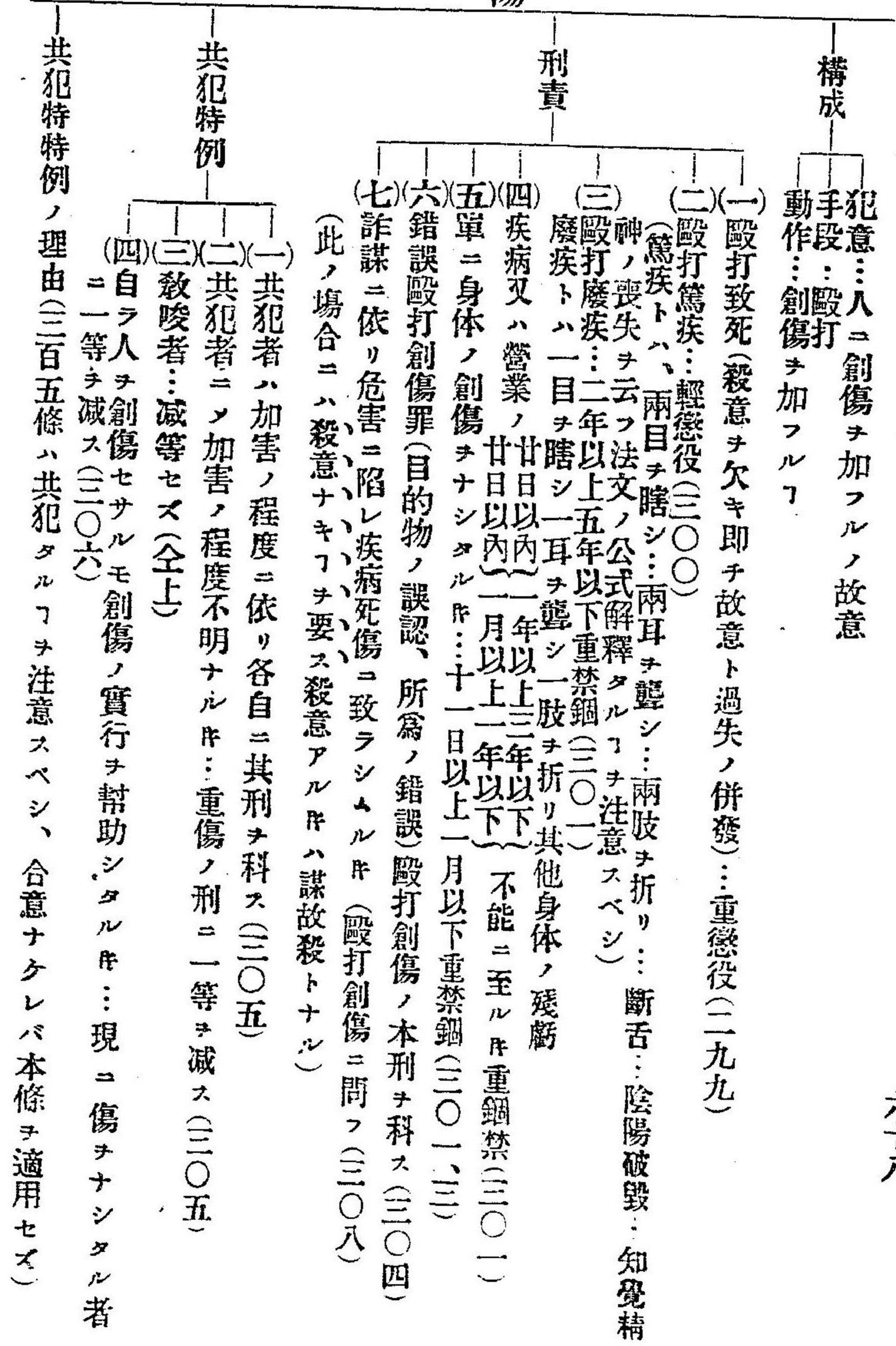
第二章 身体ニ對スル罪

第一節 毆打創傷罪

定義…毆打創傷罪トハ人ノ身体ニ創傷ヲ加フル所爲ヲ云フ

物体…身体

毆打創傷罪



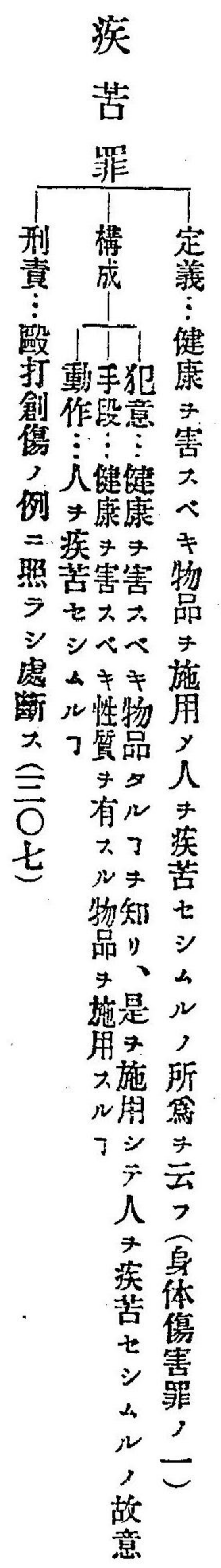
疑問

(一) 毆打罪ニ未遂犯アリヤ
 ナシ、本罪ハ着手スレバ直チニ成立シ其ノ間ニ未遂犯ノ生スベキ餘地ナクレバナリ

(二) 甲者ト乙者ト爭鬪シ乙者ノ脊負ヒタル小兒ヲ死ニ致シタルハ何處分
 甲者ハ人ヲ毆打スルノ故意アリテ是ヲ行ヒタルハ尙ホ他人ニ對シテモ其ノ故意ヲ及ボス者ナレバ甲者ガ乙者ノ脊負ヒタル子ヲ死ニ致シタルハ刑法三百四條誤毆創傷罪ニ問フベキモノトス(法曹會廿五年二月十九日決議)

(一) 我法典ノ毆打創傷ニ於ケル主義(二) 毆打ハ常ニ意外ノ結果ヲ生ス(三) 毆打創傷罪ハ其ノ創傷ノ結果ヲ以テ刑ノ秤量トナスベシ(四) 毆打ト創傷ノ關係ハ如此ナルガ故ニ毆打ノ共犯ハ直チニ罪果ニ付キ全部ノ責任ヲ負ハシムルハ罪刑均等ヲ持セズトナシ(五) 毆打ノ共犯ト創傷ノ共謀ヲ各別ニ看察シ：毆打ノ共犯ニ付テ特例ヲ設ケ罪科ニ付キ各自部分ノ刑責ヲ科スルヲトナレリ、其理由ハ頗ル不明且曖昧ト云フベシ改正刑法ガ三百五條ヲ全ク削除シタル以ナキニ非ラズ

第二節 疾苦罪



第三節 老幼疾者ヲ遺棄スルノ罪

意義：生活能力ナキ老幼疾者保養ノ義務アルモノ是ヲ盡サズ是等ノ者ヲ活路ヲ杜絶セシムルノ位地ニ置ク所爲ヲ云フ

主体：幼者及ビ老幼疾者ヲ保養スルノ義務ヲ有スル者
物体：八歳未満ノ幼者自活能力ナキ老幼疾者

犯意：遺棄ノ故意
動作：遺棄ノ行為

老幼疾者ノ遺棄罪

刑責

- (一) 八歳未満ノ者及自活能力ナキ老幼疾者ヲ遺棄スル者：一月以上一年以下重禁錮(三三六)
- (二) 一ノ場合ニ寥闕無人ノ地ニ遺棄スル者：四月以上四年以下重禁錮(三三七)
- (三) 給料ヲ受ケ他ノ寄託ニヨリ保養ノ義務アル者ナル者：(一)ノ例ニ照シ各一等ヲ加重
- (四) 遺棄ニ依ル、篤疾：重懲役：廢疾：輕懲役：致死有期徒刑(三三九)
- (五) 遺棄不助及不告罪：自己ノ所有地又ハ監守地内ニ遺棄ノ幼者老疾者アルヲ知リ扶助若シハ官ニ申告セサル所爲ヲ云フ 刑罰十五日以上六ヶ月以下重禁錮(三四〇)
- (六) 疾病者不助不告罪：疾病ニ罹リ自己ノ所有地内又ハ監守地内ニ昏倒スル者アルヲ知リテ扶助セズ又ハ官ニ申告セサル所爲ヲ云フ(三四〇、二)刑責ハ前ニ同シ

(註)(五)(六)ノ場合ニハ被遺棄者又ハ病者ノアルヲ知ルヲ罪成條件トス

第三章 自由ニ對スル罪

第一節 逮捕監禁罪

定義：他人ノ進退ノ自由ヲ不法ニ拘束スルノ所爲ヲ云フ

物体：他人ノ進退ノ自由
犯意：他人ノ進退ノ自由ヲ拘束スルノ故意

手段：他人ヲシテ其ノ意思ニ從ヒ進退出入ヲナスコトヲ得サラシムルニ足レバ可ナリ然レバ第二百廿三條ニ於テハ法律ハ「私家ト限定シタリ」而シテ手段ノ如何ハ刑ノ輕重ニ關ス

動作：進退ノ自由ヲ拘束スルニアリ

進退ノ自由ヲ拘束スルトハ決シテ身體ノ制縛等ヲ云フモノニ非ラズ「自己ノ欲スル所ニ行カシメザル狀況ニ置ク」ヲ云フ

逮捕監禁罪

構成

- (一) 逮捕監禁罪(私家ニ監禁スルヲ要ス) 十一日以上二月以下重禁錮二圓以上廿圓以下罰金(三三三)
- (二) 苛酷監禁罪(二月以上一年以下重禁錮三圓以上卅圓以下罰金(全上)(制縛、殴打拷責、衣服除去等其他苛酷ノ所爲ヲナスヲ云フ)
- (三) 苛酷監禁疾病死傷罪(故意ト過意ノ併發)……………殴打創傷ノ各本條ニ照シテ重キニ從テ處斷ス
- (四) 監禁シテ水火震災ノ并解シテ怠リ死傷ニシタル者……………

第二節 脅迫罪

脅迫罪

定義：脅迫トハ恐怖心ヲ生セシムル目的ヲ以テ被脅迫者又ハ其親屬ニ對シ暴行ノ害惡ヲ爲
 サンコトヲ通知シ恐怖心ヲ生セシムル所爲ヲ云フ

構成
 物体：害惡ノ通知ヲ認識シ得ラルベキ能力ヲ要ス
 犯意：被脅迫者ニ恐怖心ヲ生セシムル目的ヲ以テ加害ノ通知ヲナスノ故意
 動作：害惡ヲ行フノ通知ヲナシ被脅迫者ニ恐怖心ヲ生セシムルコト
 蓋シ重大ナル加害ノ通告モ被脅迫者ニ恐怖心ヲ生セシムルコト
 毫モ害惡ヲ生スルノ餘地ナク從テ所罰ノ要ヲ起サズ

刑責
 (一) 謀殺、住家ノ放火ヲ手段トスル者：一月以上六月以下重禁錮二圓以上廿圓以下
 罰金(三二六、一)
 (二) 暴行、財産ノ放火、及毀壞劫掠ヲ手段トスル者：十一日以上二月以下ノ重禁錮
 二圓以上廿圓以下ノ罰金(三二六、二)
 (三) 持兇器ヲ以テシタル者：前例ニ各一等ヲ加フ(三二七)
 (四) 親屬ニ害ヲ加フベキコトヲ以テスル者：二等ヲ減ス(三二八)

親告罪：被脅迫者ノ感覺ハ罪ノ成否ヲ指導スル唯一ノ標準ナレバナリ

第三節 略取誘拐罪

定義：略取誘拐罪トハ父母若クハ後見人ノ監督内ニ在ル幼者ヲ奪取スル所爲ヲ云フ

構成
 物体：父母後見人其他ノ人ガ幼者ノ身上ニ對シテ有スル監督權
 犯意：奪取シテ藏匿、及交付スルノ故意
 手段：暴行脅迫、詐欺

略取誘拐罪

(註)
 動作：父母若クハ後見人ノ監督内ヨリ奪取シテ藏匿又ハ他人ニ交付スルノ所爲
 無權利：幼者ニ監督權ヲ有スル者ハ本罪ノ主体タルヲ得ズ故ニ親權ヲ有スル父
 母ガ子ヲ外國人ニ交付スルモ本罪ヲ成サズ(廿一年一月廿六日大審院判決)
 「略取」トハ暴行脅迫ヲ手段トスル奪取ヲ云ヒ、「誘拐」トハ詐僞ヲ以テ幼者ヲ犯者
 ニ歸服セシムルヲ以テ手段トスル奪取ヲ云フ

罪質：親告罪：但シ親權ヲ有スル者ノ承諾ヲ得テ婚姻ノ式ヲ舉タル者ハ告訴ノ効ナシ(三
 四四)

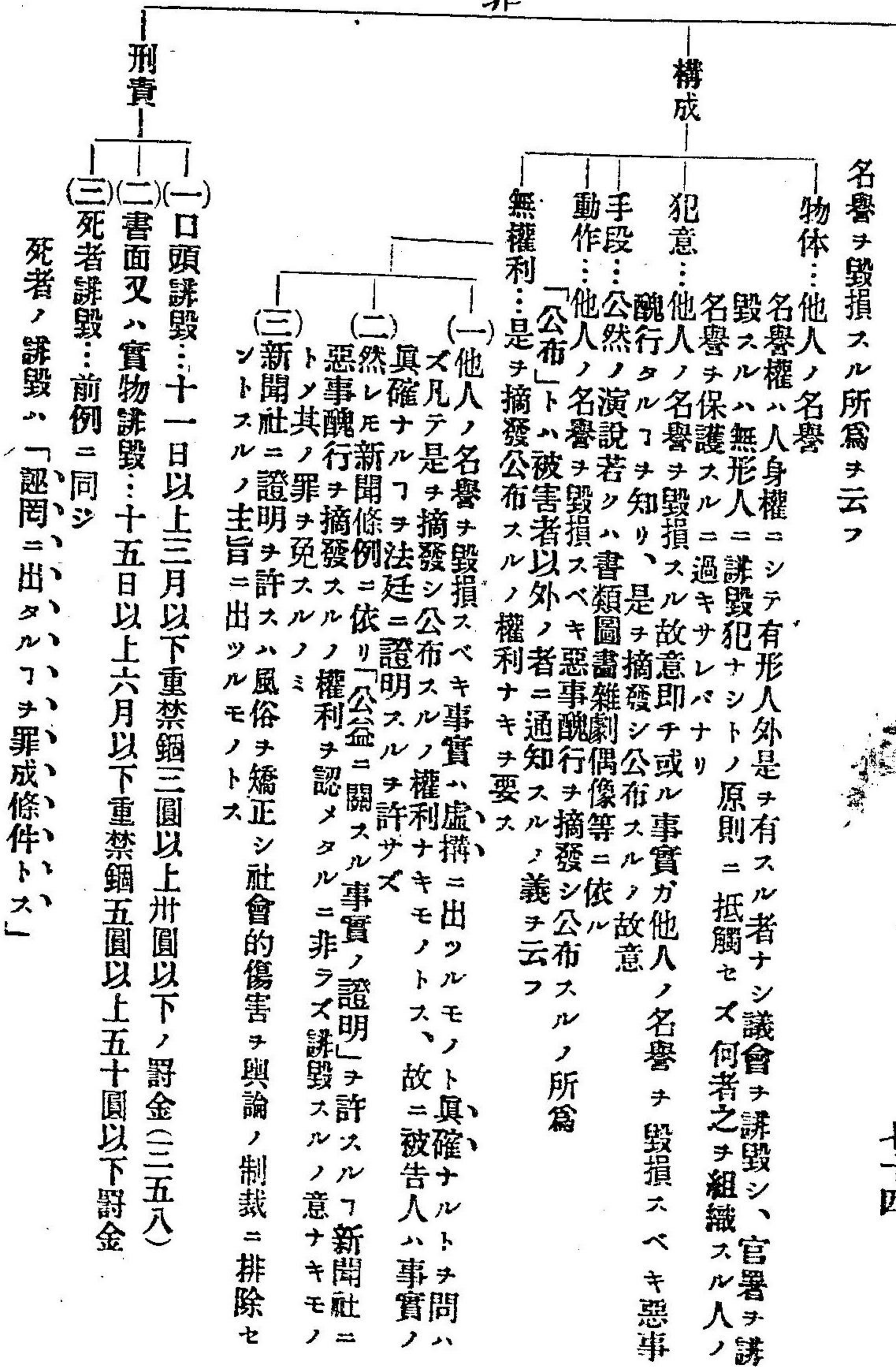
刑責
 (一) 二歳未満ノ幼者ヲ略取誘拐ノ他人ニ交付シタルモノ：二年以上五年以下重禁
 錮十圓以上百圓以下罰金(三四一)
 (二) 十二歳以上廿年未満幼者ヲ他人ニ交 略取人 一年以上三年以下重禁錮
 付シタルモノ(三四二) 誘拐人 五圓以上五十圓以下罰金
 (三) 略取誘拐ノ幼者ヲ收受スルノ罪：前例ニ照シ各一等減ス(三四三)
 本罪ハ略取拐ノ幼者ナル事實ヲ知リ、是ヲ收受スルコトヲ要ス其名義ハ家屬僕婢
 ノ名義ヲ以テスルモ其他ノ名義ニ於テスルモ本罪ノ成立ニ干係ナシ
 (四) 略取誘拐ノ外國人ニ交付スル罪：輕懲役(三四五)

第四章 名譽ニ對スル罪

第一節 誹毀罪

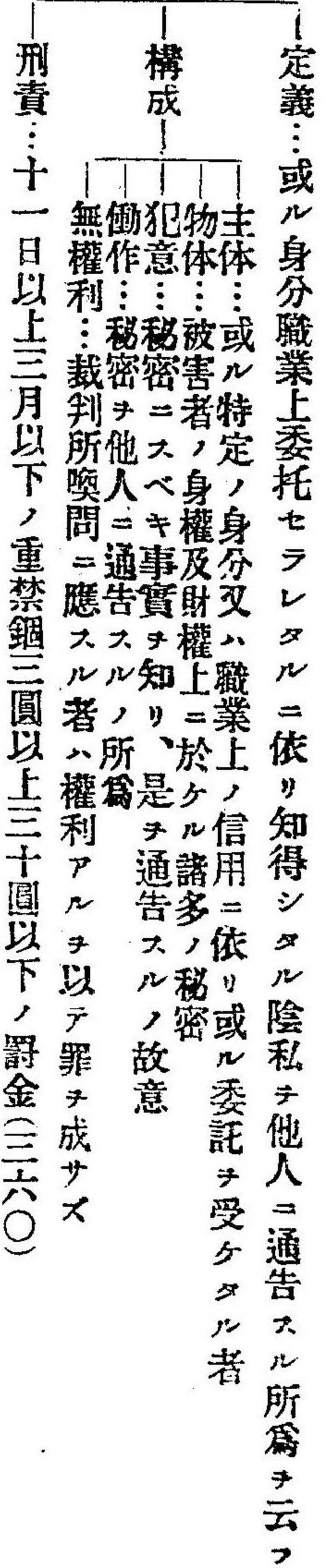
定義：トハ公然ノ演說書類圖書ヲ公布シ又ハ雜劇偶像等ヲ作爲シ惡事醜行ヲ摘發シ他人ノ

誹毀罪



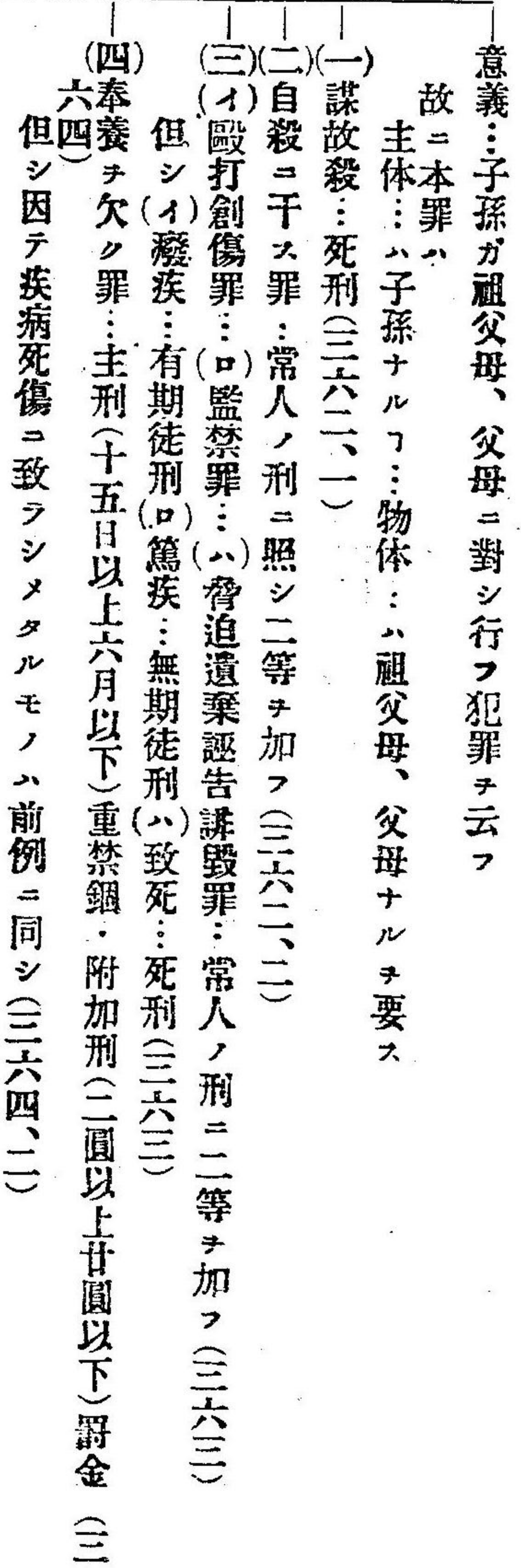
第二節 陰私漏告ノ罪

陰私漏告罪



第五章 祖父母父母ニ對スル罪

祖父母、父母ニ對スル罪

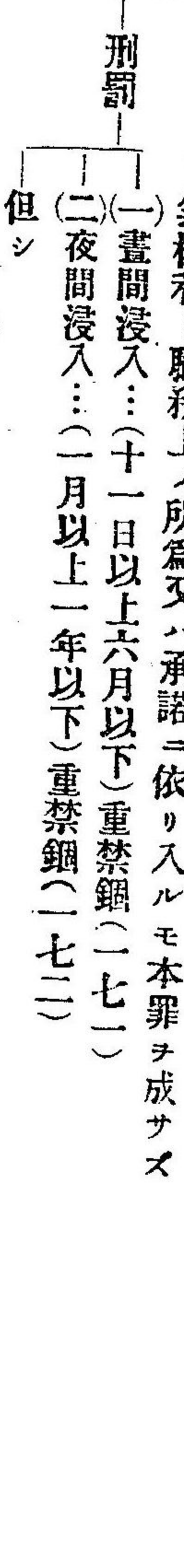


「本罪ハ凡テ殺傷ノ罪ハ特別ノ宥恕及不論罪ノ例ヲ用ヒズ(二六五)但シ犯スル知ラサルモノハ此ノ限ニ非ラズ

第六章 住所ニ對スル罪

(定義) 權利ナク他人ノ住宅若クハ人ノ看守シタル家宅ニ侵入スル所爲ヲ云フ(一七一、一七二)

家宅浸入罪



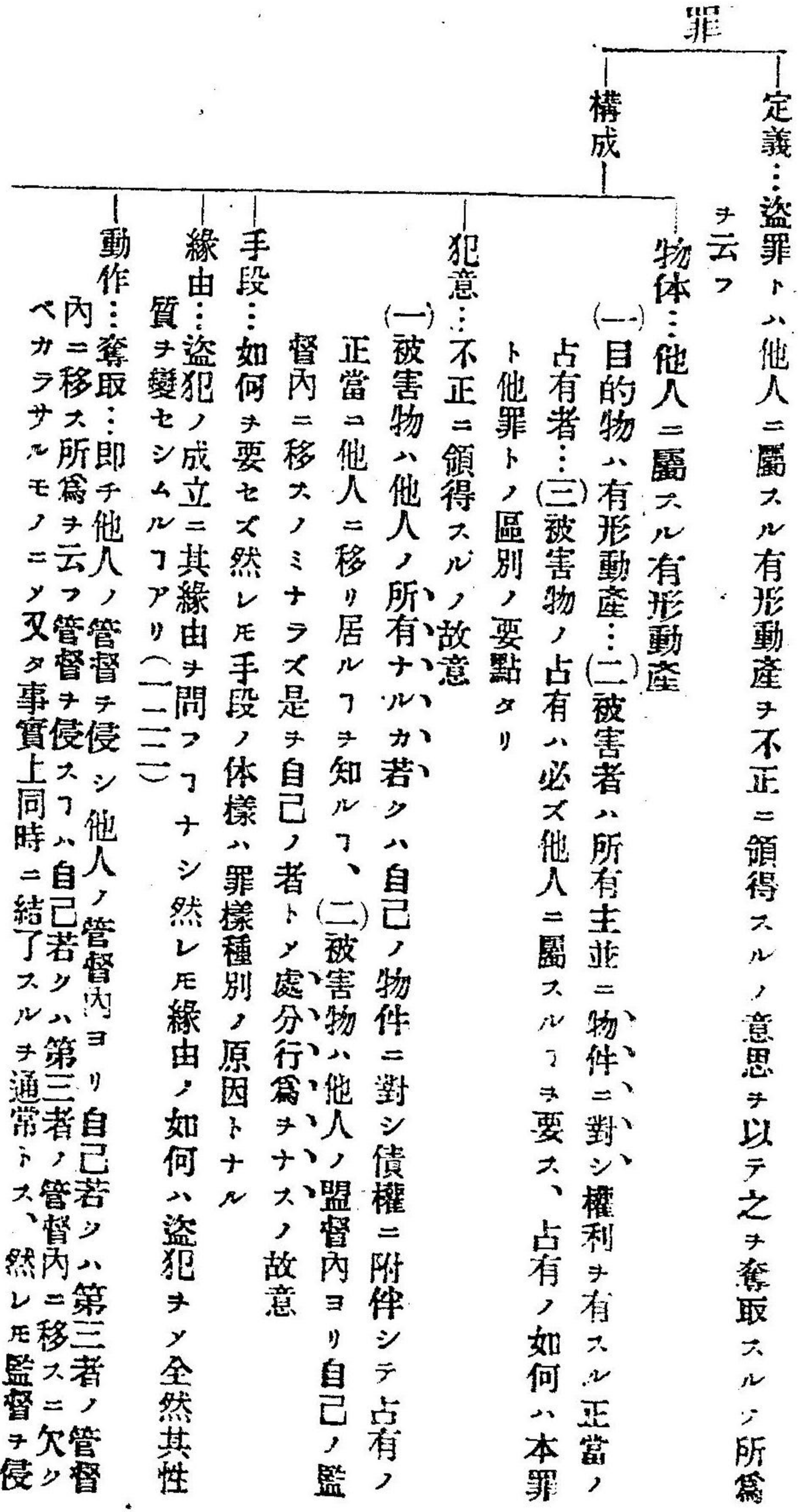
- (イ) 門戸墻壁ノ踰越、損壞、開鎖……………
 - (ロ) 兇器、其他犯罪ノ用ニ供スベキ物件ヲ携帯シタル時……………
 - ハ 暴行ヲ爲シタル時……………
 - ニ 二人以上ニテ入ル時……………
- 但シ
- 上例ニハ各一等ヲ加フ
- 晝間各一等ヲ加重
夜間各二等ヲ加重(一七一)

第七章 財産ニ對スル罪

第一節 盜罪

第一款 盜罪ノ性質

盜罪



大凡ハ必ズ同時ニ結了スル者ト云フヲ得ズ
無權利ニ奪取ノ所爲ハ無權利ニ出テサルベカラズ

第二款 窃盜罪

定義：窃盜罪トハ暴行脅迫ノ手段ヲ用ヒサル盜罪ヲ云フ
窃盜罪ノ特質：奪取ノ手段ヲ暴行脅迫ヲ用ヒザルニアリ

單純窃盜

意義：ハ犯罪ノ手段目的物又ハ是ヲ行フ場合等ニ依リ特種ノ罪様
ヲ認メサルモノヲ云フ
刑責：二月以上四年以下ノ重禁錮共犯ノ罪ハ一等加重(三六六)

(一) 乘變盜：トハ變災ノ機會ニ乘シテ行フ窃盜ヲ云フ
變災ノ時ハ混雜ニ所有者ハ是ヲ保護スルノ困難ナルニ乘リ行フハ
正義及利益上ヨリ看察シテ重ク罰スルノ要アリ
(刑責)六月以上五年以下ノ重禁錮：共犯ノ罪ハ一等加重(三六七)

(二) 踰越盜(三六八)トハ人ノ入ヲ防ク爲ニ設ケタル構造物ヲ踰ヘ又ハ潜ル
ノ所爲ヲ云フ(廿一年五月十一日大審院判決)
法文ニ門戶墻壁ヲ云々トアル即チ此ノ義ナリ故ニ人ノ入ルヲ防クハ
目的トセサル雪隠ノ掃除口ヨリ忍入リタルモノハ踰越盜ト云フチ
得ズ(廿一年十一月廿日大審院判決)

(三) 鎖鑰盜：トハ邸宅倉庫ノ鎖鑰ヲ開イテ忍入ルノ窃盜ヲ云フ(三六九)
(刑責)全上共犯ノ罪全上

(四) 持兇器窃盜：トハ住宅ニ入り兇器ヲ携帯シテ行フ窃盜ヲ云フ：輕懲役

窃盜罪

罪様

特種

- (一) 兇器トハ「人ノ身体ニ害惡ヲ加フベキ性質」ヲ具備スルモノ其ノ用
方ノ如何ヲ問ハサルモノトス
- (ロ) 兇器ハ是ヲ表携スルト否ト又使用スルト否トハ罪様成立ニ干セス是
ヲ携帯スルノ一事ヲ以テ足ル
- (ハ) 兇器ハ使用ノ目的如何ニ存スルヲ問ハサルモノトス

- (五) 屋外窃盜：田野山林等屋外ニ暴露シアル者ヲ奪取スル窃盜ヲ云フ
(イ) 田野盜：田野ニ存在スル穀菜產物ヲ盜ム者：一月以上
重禁錮
- (ロ) 山林川澤池沼湖海ニ存在スル者ヲ盜ム者：一年以下(三七一)
- (ハ) 牧畜盜：二月以上二年以下ノ重禁錮(三七四)

- (六) 親族盜：親族間ハ窃盜トシテ不論(三七七)
但シ共犯人ガ親族以外ノ者ニシテ盜賊ノ配分ヲ受ケタルハ親族外
ノ共犯人ノミヲ罰ス
蓋シ配分ヲ受ケサルハ自己ノ物トシテ所分スルノ故意ナカリシモノト
推定スルニ由ルベシ
屋外竊盜ニ干スル特別法(廿三年法律九十九號)

- (イ) 家外盜未遂及贓額五圓未滿ナル者：十一日以上二月以下重禁錮
- (ロ) 田野盜山林盜產物又ハ牧畜ヲ窃取セントシテ未ダ遂ケサルモノ及己
ニ窃取スル贓額五圓以下ナル者(全上)價額ノ計算ハ犯罪ノ地、及其
時ニ於ケル物價ニ依リ裁判所定ム

未遂ハ總則ノ例ニ照ラシテ之ヲ罰ス(三七五)
監視ハ：輕罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ六月以上二年以下(三七六)

第三款 強盜罪

強盜罪

- 定義：暴行脅迫ヲ手段トシテ行フ盜罪ヲ云フ
 特質：手段ノ暴行脅迫ニ依ルノミ
- (一) 暴行脅迫ハ盜罪ヲ行フ手段トシテ行フ者ナレバ可ナリ
 - (二) 故ニ盜罪ノ豫備トシテ暴行脅迫ヲ行フモ盜爲ニシテ暴行脅迫ナクシテ強盜トラズ
 - (三) 盜罪ノ實行後ニ於テ暴行脅迫ヲ行フモ強盜ナル罪様ヲ成立セズ
 - (四) 我刑法ハ盜罪ノ實行後其盜贓ノ返還ヲ拒ム爲ニ暴行脅迫ヲ行フモ強盜トシテ論ス
 - (五) 藥物ヲ施用シ人ヲ醉迷セシ財物ヲ窃取スルモ強盜トシテ論ス(三二八三)
- 罪様
- (一) 單純強盜：輕懲役(三七八)
 - (二) 持兇器強盜(全上一等加重)(三七九)
 - (三) 強盜致死：死刑(三八〇)
 - (四) 強盜傷人及強盜強姦無期徒刑(三八〇、三八一)
- 加重原因：共犯ノモハ一加重(三七九)
 監視：輕罪ノ刑ニ所スルモハ六月以上二年以下(三八四)

第二節 受寄財産費消罪

定義：受寄物費消罪トハ自己ノ占有内ニアル他人ノ有形動産ヲ權利ナクシテ處分行爲ヲナス

受寄財産費消罪

- 構成
- 主体：物主体ノ受寄者タルヲ要ス(保全ノ目的ニテ)
 - 物体：自己ノ占有内ニ在ル他人ノ有形動産ノ所有權
 - 犯意：他人ノ物タルヲ知り、處分行爲ヲ爲スノ故意
 - 動作：處分行爲ヲナス
 - 無權利：法律上處分行爲ヲ行フノ權ナキヲ
- 刑責：受寄物、借用物、典物其他ノ委託物ヲ費消シタル者：一月以上二年以下重禁錮(三九五)

竊盜罪 受寄物 費消罪 トノ 區別

- 主体
- 竊盜：何人ニテモ
 - 受寄：寄託者即物件ノ占有者ナルヲ
- 物体
- 竊盜：他人ノ有形動産(占有權)
 - 受寄：他人ノ有形動産ノ所有權
 - 即テ法律ノ保護ノ客体タル權利ニ差異ナリ
 - 存在ノ體様
 - 竊盜：他人ノ占有ニアルヲ
 - 受寄：自己ノ占有ニ在ルヲ
- 犯意
- 竊盜：權利ナクシテ他人ノ占有内ニアル他人ノ有形動産ヲ奪取シ自己ノ所有トナスノ惡意
 - 受寄：他人ヨリ寄託セラレタル有形動産ヲ處分行爲ヲナスノ故意
- 動作
- 竊盜：自己ノ監督内ニ移スヲ以テ足ル
 - 費消ハ處分行爲ヲナスヲ要ス

第三款 強盜罪

定義：暴行脅迫ヲ手段トシテ行フ盜罪ヲ云フ
特質：手段ノ暴行脅迫ニ依ルノミ

- (一) 暴行脅迫ハ盜罪ヲ行フ手段トシテ行フ者ナレバ可ナリ
- (二) 故ニ盜罪ノ豫備トシテ暴行脅迫ヲ行フモ盜爲ニシテ暴行脅迫ナクシテ強盜タラズ
- (三) 盜罪ノ實行後ニ於テ暴行脅迫ヲ行フモ強盜ナル罪様ヲ成立セズ
- (四) 我刑法ハ盜罪ノ實行後其盜贓ノ返還ヲ拒ム爲ニ暴行脅迫ヲ行フモ強盜トシテ論ス
- (五) 藥物ヲ施用シ人ヲ昏迷セシ財物ヲ窃取スルモ強盜トシテ論ス(三二八三)

罪様

- (一) 單純強盜：輕懲役(三七八)
- (二) 持兇器強盜(全上一等加重)(三二七九)
- (三) 強盜致死：死刑(三二八〇)
- (四) 強盜傷人及強盜強姦無期徒刑(三二八〇、三二八一)

加重原因：共犯ノモハレハ一等加重(三二七九)

監視：輕罪ノ刑ニ所スルモハ六月以上二年以下(三二八四)

第二節 受寄財産費消罪

定義：受寄物費消罪トハ自己ノ占有内ニアル他人ノ有形動産ヲ權利ナクシテ處分行爲ヲナス

受寄財産費消罪

構成

主体：物主体ノ受寄者タルヲ要ス(保全ノ目的ニテ)

物体：自己ノ占有内ニ在ル他人ノ有形動産ノ所有權

犯意：他人ノ物タルヲ知り、處分行爲ヲ爲スノ故意

動作：處分行爲ヲナス

無權利：法律上處分行爲ヲ行フノ權ナキヲ

刑責：受寄物、借用物、典物其他ノ委託物ヲ費消シタル者：一月以上二年以下重禁錮(三二九五)

受寄物費消罪ノ區別

主体

窃盜：何人ニテモ

受寄：寄託者即物件ノ占有者ナルヲ

物体

窃盜：他人ノ有形動産ノ占有權

受寄：他人ノ有形動産ノ所有權

即チ法律ノ保護ノ客体タル權利ニ差異ナリ

存在ノ體様

窃盜：他人ノ占有ニアルヲ

受寄：自己ノ占有ニ在ルヲ

犯意

窃盜：權利ナクシテ他人ノ占有内ニアル他人ノ有形動産ヲ奪取シ自己ノ所有トナスノ惡意

受寄：他人ヨリ寄託セラレタル有形動産ヲ處分行爲ヲナスノ故意

動作

窃盜：自己ノ監督内ニ移スヲ以テ足ル

費消ハ處分行爲ヲナスヲ要ス

第三節 詐欺取財罪

詐欺取財罪

定義：詐欺取財トハ人ヲ欺罔恐喝シテ財物又ハ證書類ヲ騙取スル所爲ナク云フ
 物体：財物證書類
 財物トハ一般ノ財産ヲ指スモノトス證書類トハ義務ノ消滅又ハ釋放或ハ義務ノ創定ノ證書ヲ指ス
 犯意：騙取ノ故意
 騙取ハ「欺シ取ル」ト云フノ義詳言スレバ不正ニ領得スルノ意思ヲ以テ正當ナル外裝ニ依リ取得スルヲ云フ
 手段：欺罔恐喝
 欺罔トハ虛構事實ヲ表示シ又ハ現存事實ノ變更若シクハ隱蔽シ被害者ニ疑惑又ハ錯誤ヲ生セシムルヲ云フ
 故ニ欺罔ハ
 (一) 虛構ノ事實ヲ表示現存事實ヲ變更隱蔽スルヲ要ス
 (二) 虛構事實ノ表示現存事實ノ變更隱蔽ハ被害者ヲシテ錯誤ニ陥レ又ハ疑惑ヲ生セシムルノ目的ニ出デ被害者ハ是ヲ信用シ錯誤ニ陥リ又ハ疑惑ヲ生シタルヲ云フ
 (三) 表示隱蔽變更ハ現在若クハ過去ノ事實ナルヲ要ス
 恐喝トハ未來ノ事實又ハ意見ノ陳述ニ依リ人ニ疑惑ヲ生セシメ恐怖セシムルヲ云フ
 故ニ恐喝ハ
 (一) 未來ノ事實若シクハ意見ノ陳述ナルヲ要ス
 (二) 未來ノ事實若シクハ意見ノ陳述ハ被害者ヲシテハ恐喝ヲ成立セズ
 此ノ一條件ヲ欠クハ

恐怖セシムルノ目的ニ出ツルヲ要ス
 (三) 被害者ハ疑惑ヲ生シテ恐ヲ懷クヲ要ス
 欺罔ト恐喝ノ差異
 (一) 目的：欺：人ヲ錯誤ニ陥ルコト
 恐：疑惑シテ恐ヲ懷クコト
 (二) 方法：欺：不實ノ事實ヲ表示、現在事實ノ隱蔽、變更ナルコト
 恐：未來ノ事實若シクハ意見ノ陳述ニ依ルコト
 動作：騙取スルコト
 刑責〔主刑(二月以上四年以下)重禁錮(三九〇)〕
 〔附加刑(四圓以上四十圓以下)罰金〕
 監視：六月以上二年以下
 未遂犯ハ總則ト例ニ依リテ罰ス
 親屬間ノ詐欺：其罪ヲ論ゼズ(親屬トハ三百七十七條ニ從フ)(三九八)
 (一) 不能力者ヲシテ財產若クハ證書ヲ授與セシメタル罪
 (刑法第二百九十一條ニ幼者ノ知慮淺薄又ハ精神ノ錯誤シタルニ乘シテ其財物若シクハ證書類ヲ授與セシメタル者ハ詐欺取財ヲ以テ論ズ)
 知ルベシ特種ノ要件ハ
 加害者ハ不能力者タルニ乘シテ財物若シクハ證書ヲ授與セシメタルコト
 (二) 賈買交換ニ於ケル物價及分量ニ對スル偽示ノ罪：詐欺ノ本刑ヲ科ス
 (刑法第二百九十二條ニ物件ヲ販賣交換スルニ當リ其物價ヲ變シ若シクハ分量ヲ偽テ人ニ交付シタル者ハ詐欺取財ヲ以テ論ズ)
 故ニ特種ノ要件ハ

冒認罪

(三) 物質ノ變更、分量ノ偽示ナリ
 (三) 受寄物ノ費消ニシテ、騙取、拐帶、其他詐欺ノ所爲ニ出テタル罪…詐欺ノ本刑ヲ科ス但シ監視ナシ
 刑法三百九十五條受寄ノ財物借用物云々
 騙取、拐帶、其他詐欺ノ所爲アル者
 特種ノ要件
 犯罪ノ物体ガ加害者ノ占有内ニアルヲ

(定義) 冒認罪トハ他人ノ財産ヲ自己ノ物ノ如ク偽表シ被害者ヲシテ是ヲ信用セシメ交換、販賣、抵當典物ナル外装ノ行爲ニヨリ他人ノ財物及證書類ヲ騙取スルヲ云フ
 性質…單純ナル詐欺取財ノ性質ヲ有ス特定ノ要ナキモノナリ殊ニ不動産ニ干スルハ最モ不要ナリ
 特質…騙取ノ手段ニアリ
 冒認罪ハ他人ノ物件ヲ自己ノ物ト偽表シ交換販賣抵當典物トシ不正ニ利得ヲ得ルニアリ

冒認罪受寄財産消費罪トノ區別

冒認罪ハ詐欺取罪ニシテ騙取即チ財物ヲ不正ニ領得スルニ至ル迄チ自働的ノ所爲ヲ要シ、其結果タル被害物ノ處分行爲ヲ要セズ、消費罪ハ背信罪ノ性質ヲ有ス即チ占有ハ信託ニ依リテ成立スルモノニシテ處分行爲ヲ行フノ外他ニ自働的ノ行爲ヲ要セズ

第四節 遺失物ニ干スル罪

遺失物贓罪

定義…遺失物ヲ拾得テ藏匿シ所有主ニ還付セズ又ハ官ニ申告セサル所爲ヲ云フ(三二八五)

物体…遺失物ノ所有權

一 遺失物トハ自ラ遺失シタルヲ覺ラズシテ所在不分明ナルモノヲ云フ(主看的)

一 遺失物トハ公衆ノ信用ニ委シタルニ非ラズシテ其所在及性質ヨリ遺失シタルモノト思料セシムベキ状態ニ存スルヲ云フ

犯意…遺失物ト知リ是ヲ藏匿シ官ニ申告セサル故意

故…犯意ノ發生ハ拾得ノ當時若シクハ拾得後ニ發生スルモノニシテ必スシモ拾得ト藏匿トノ意思即チ犯意ノ發生ハ同時ナルヲ要ス

手段…如何ヲ問ハズ

動作…(一) 遺失物ヲ拾得シテ所有主ニ還付セズ
 (二) 又ハ拾得テ藏匿シテ官ニ申告セサルニアリ

刑法責任 (主刑) 十一日以上三月以下(重禁錮) 違犯ナシ
 (附加刑) 二圓以上廿圓以下罰金…(三二八五)

第五節 埋藏物隱匿罪

埋藏物隱匿罪

定義…他人ノ所有地内ニ於テ發掘シタル埋藏物ヲ隱匿スルノ所爲ヲ云フ

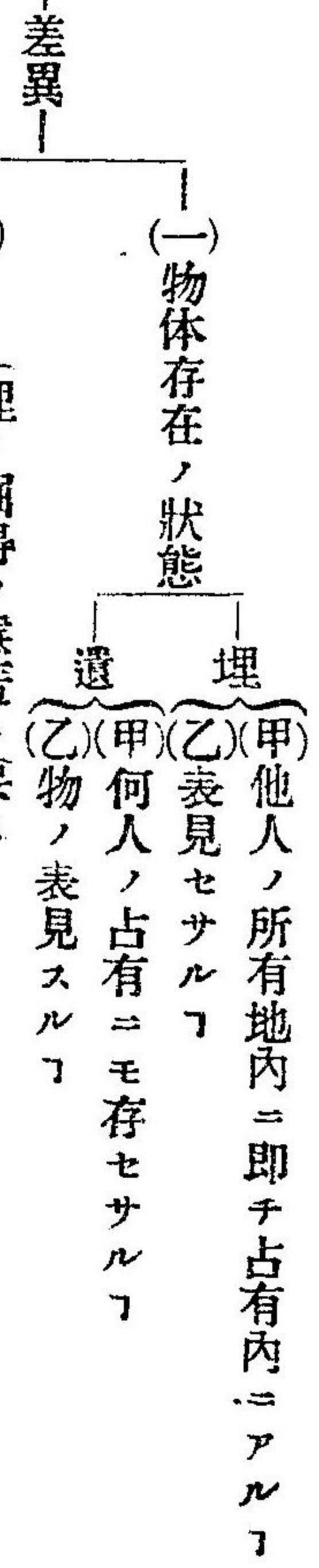
物体…埋藏物ノ存シタル土地ノ占有權

犯意…隱匿ノ故意

動作…隱匿スルノ所爲

刑責…前節ノ罪ニ同シ(三二八六)

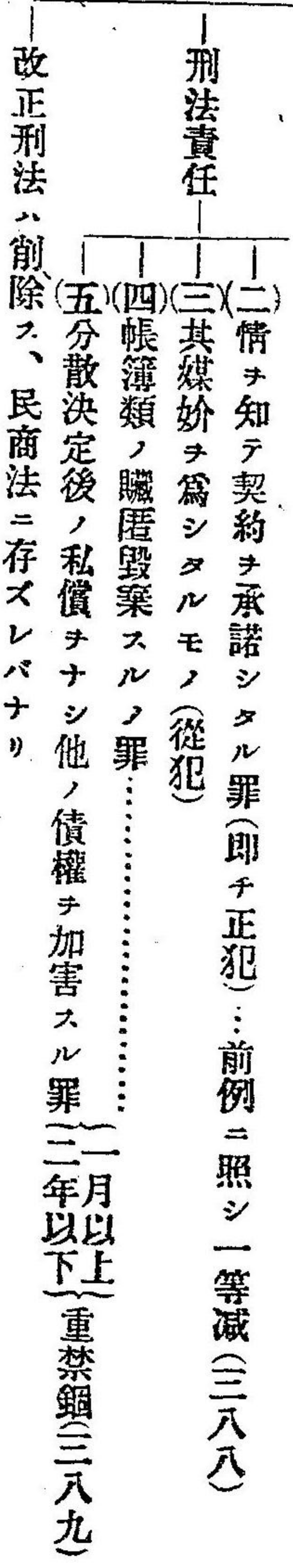
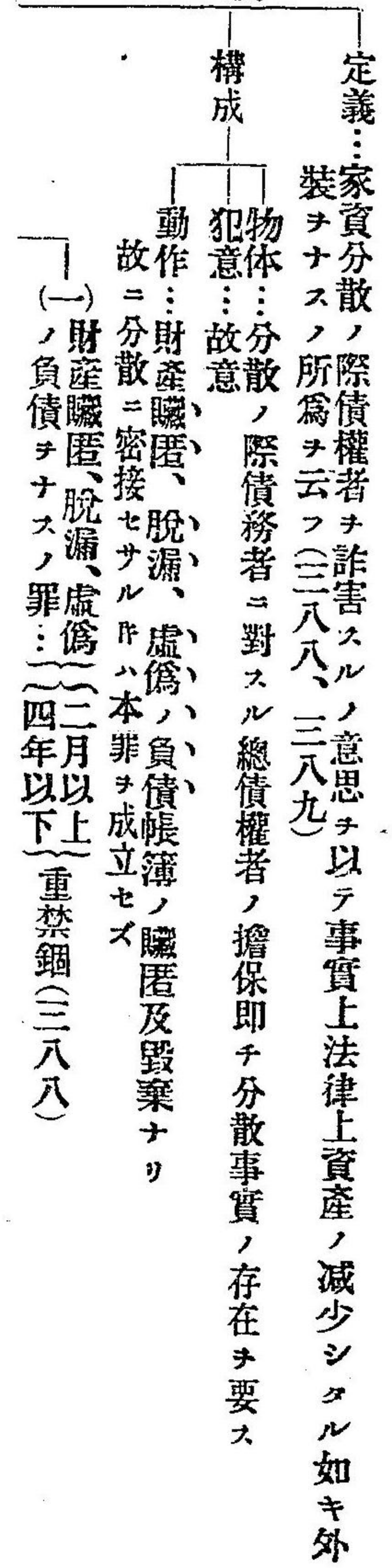
埋藏物隠匿罪ト遺失物ニ干スル罪ノ差異



- (二) 動作 埋：掘得ノ隠匿ヲ要ス
- 遺：官ニ申告セサルノミニ成立ス
- (三) 保護ノ目的 埋：地主ノ占有權(埋藏物ノ權ニ非ラズ)
- 遺：所有權(即チ遺失物自体)
- (四) 存在状態ノ差異 埋：發掘者：不正ニ領得スルノ意思ニ持チ歸レバ窃盜
- 遺：窃盜ヲ成立スルコトナシ

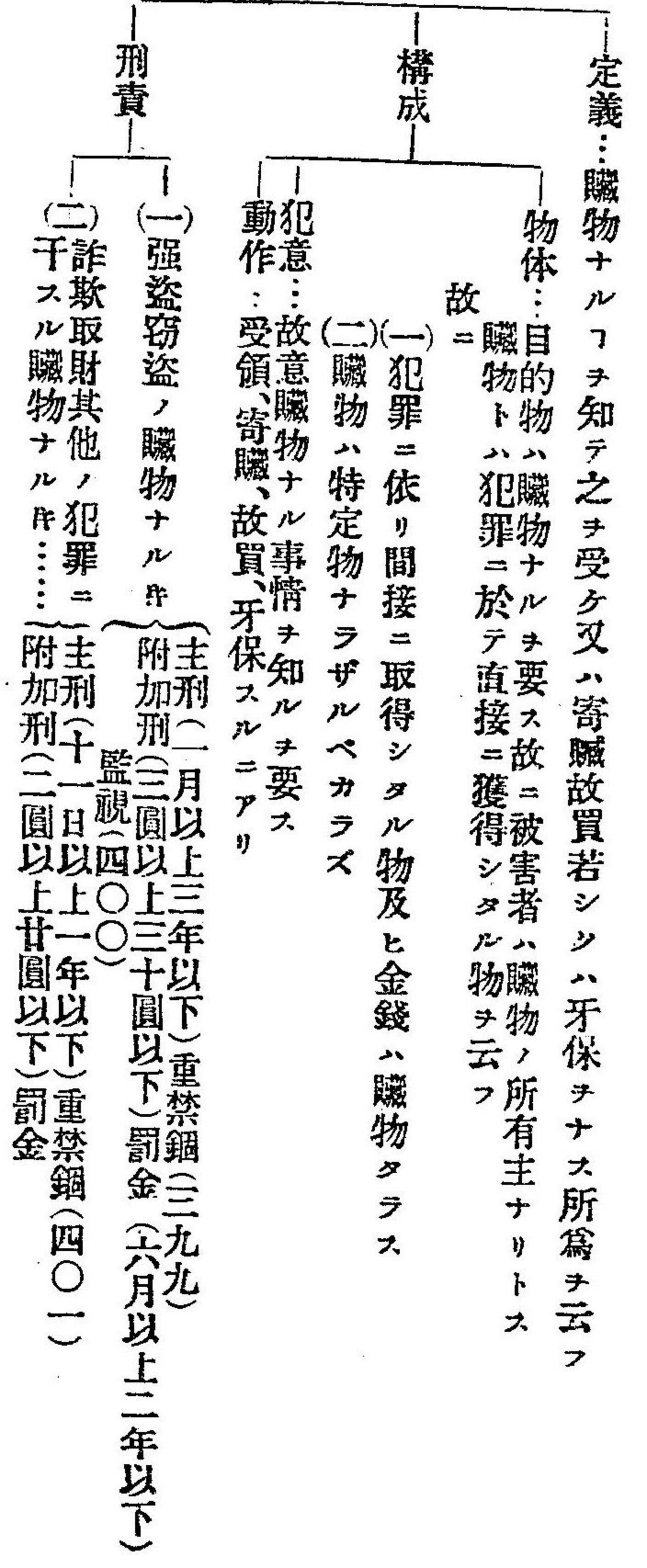
第六節 家資分散ニ干スル罪

家資分散ニ干スル罪



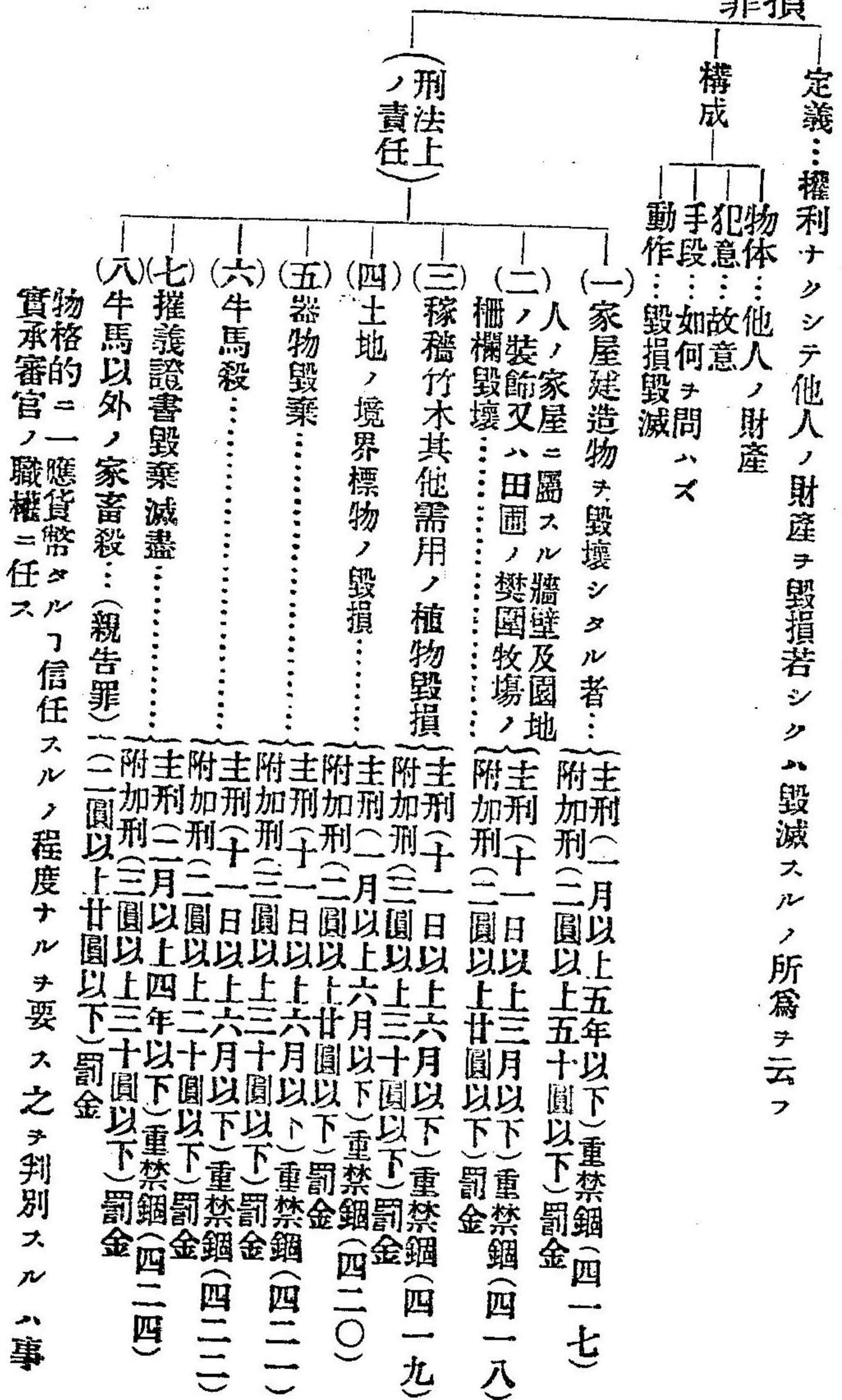
第七節 贓物ニ干スル罪

贓物ニ干スル罪



第八節 財產毀損及毀滅罪

財產毀損及毀滅罪



明治廿八年八月十七日印刷
 明治廿八年八月二十日發行

定價金四拾錢



著作發行者 官武榮次郎
 東京市京橋區靈岸島町六番地寄留

印刷者 熊田宜遜
 東京市神田區錦町三丁目廿五番地

印刷所 熊田活版所
 東京市神田區錦町三丁目廿五番地

發行所

東京神田區一ツ橋通町七番地三號地

有斐閣書房

大賣捌所

東京神田區表神保町 八尾書店
 東京神田區裏神保町 明石法書堂
 東京神田區一ツ橋通町 有斐閣雜誌店

各地賣捌所

關西大賣捌所

大坂東區本町四丁目
大坂東區備後町四丁目

岡島眞七
岡平助

東京市日本橋區通一丁目	丸善書店	信州長野	西澤喜太郎
全 日本橋區通一丁目	大倉孫兵衛	武州鴻巣	長島爲一郎
全 日本橋區通三丁目	林平次郎	廣島	松村善助
全 神田區小川町	牧野善兵衛	仙臺國分町	高藤書店
全 本郷區本郷一丁目	有終閣	松江市天神町	川岡清助
全 神田區裏神保町	有隣閣	松江市白濱本町	園山喜三右衛門
全 神田區小川町	有文閣	神戸市	熊谷書店
京都河原町	大黒屋	博多市	積善館支店
名古屋本町	川瀬代助	函館市末廣町	魁文堂
熊本新町二丁目	長崎次郎	甲府柳町	柳正堂
鹿兒島	吉田幸兵衛	福島縣福島町	振進堂
越後長岡	目黒十郎	名古屋鉄砲町	三輪文次郎

45
152