

9# + M25

147-79

法學士小疇傳著

大審院新判例要旨

東京三書樓發行

明治
43. 5. 7
國文

C2
2711
05

凡例

一、本著ハ明治四十一年一月以後同四十二年末ニ亘ル大審院刑事判決例ノ全部ヲ網羅シ之ヲ刑法、刑法施行法、舊刑法、刑事訴訟法、及特別法罰則ノ五部ニ分類シ各部ニ於ケル各判決例ノ排列ハ主トシテ法文ノ順序ニ從ヒ且ツ判決例ニハ初メニ其判決要旨ヲ掲ケ次ニ判決理由ヲ附記シ其判決例中趣旨ノ同一ナルモノ若クハ互ニ牴觸スル疑アルモノニ付テハ各判決要旨番號ヲ指摘シテ互ニ參照若クハ對照スルノ便ニ供シ加フルニ判決例中特ニ其意義ヲ説明スルノ必要アリト認ムルモノ若クハ其判旨ノ當否ニ付疑アルモノニ付テハ特ニ私見ヲ附記シテ判決例研究ノ資料ニ供センコトヲ期シタリ

凡例

一

一、各部ニ於ケル判決例排列ノ順序ハ主トシテ法文ノ順序ニ依ルト雖モ聊力之ニ科學的排列法ヲ加味シ例ヘハ同一條文ニ關スル數多ノ判決例ニ付更ニ之ヲ數項ニ分類シ又刑事訴訟法中ノ條文ノ如キ公判ノ通則タルヘキ規定ニシテ法文ノ排列上特別ノ審級ニ於ケル規定中ニ排列セラレタルモノニ付テハ總テ之ヲ公判通則ノ章ニ網羅シ以テ判決例索引ノ便ニ供センコトヲ期シタリ

一、**判決要旨** 各判決例ニ於ケル判決理由ハ多クハ説明簡潔ニシテ其全文ヲ精讀スルニアラサレハ判決ノ趣旨ヲ了得スルコト難キヲ以テ本著判決要旨中ニ八成ルヘク判決ノ要旨ヲ摘録スルコトヲ努メタリト雖モ時トシテハ判決理由全文ト重複スル煩アルモノニ付テハ特ニ判決ニ依テ解決セラレタ

ル疑問ノ點ノミヲ舉ケ之カ解決ノ趣旨ハ判決理由ノ説明ニ委ネタル個所ナキニ非ス

一、**判決理由** 本著ハ各判決例ニ付其冒頭ニ判決要旨ヲ掲ケタリト雖モ判決要旨掲載ノ目的ハ主トシテ判決例索引ノ便宜手段タルニ存スルヲ以テ判決要旨ト共ニ必ス判決理由ヲ對照シテ其判決力與ヘラレタル事件ノ關係竝ニ判決ノ趣旨及ヒ理由ヲ了解セサルヘカラス

一、**私見** 本著ニ於ケル私見ハ全然余カ公務上ノ關係ヲ離脱シ一己ノ學究トシテ專ラ學理ト實際トノ調和ヲ圖ラントスル目的ニ出タルモノニシテ公務上ノ意見トハ毫末ノ關係ナキコトヲ明ラカニス

二、明治四十年及其以前ノ大審院刑事判決例ニ關スル私見ニ

凡例
付テハ拙著大審院判例ト新刑法ニ付參照セラレンコトヲ乞
フ

明治四十三年四月

著者

大審院新刑法判例要旨 目次

刑法

第一編 總則

第一章 法例

第一條

帝國內ニ於テ犯サンタル犯罪

第六條

刑法第六條適用ノ範圍

刑法施行法第二十二條第一項ト刑法第六條

新舊兩法ノ比照ト公訴範圍ヲ定ムル關係

新舊兩法比照ノ標準

刑法施行前ノ犯罪ニ科スヘキ刑

新舊兩法時代ニ涉リタル連續犯ト刑法第六條トノ關係

次 刑法

新舊兩法時代ニ涉リタル單行犯ト刑法第六條トノ關係

第七條

公務員

第二章 刑……………二

第十四條

懲役又ハ禁錮ノ刑期加重ノ制限

第十八條

勞役場留置處分

第十九條

沒收例

第二十一條

未決勾留日數ノ通算

第九章 併合罪……………一八

第五十四條

刑法第五十四條第一項前段ニ所謂一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ

數箇ノ罪名ニ觸ルル場合

行爲ノ箇數ヲ定ムル標準

刑法第五十四條第一項後段ニ所謂手段若クハ結果ノ意義

刑法第五十四條ニ規定スル罪ノ箇數

刑法第五十四條ト累犯加重ニ關スル規定トノ適用ノ順序

第五十五條

連續犯ノ成立條件

新法施行ノ前後ニ跨リタル連續犯ニ對シテ適用スヘキ法規

刑法施行前ニ完了シタル連續犯ト刑法第五十五條適用トノ

關係

第十章 累犯……………三六

第五十九條

累犯加重

第十一章 共犯……………三七

第六十條

大審院新刑法判例要旨

共同正犯ノ犯意及行爲

第六十一條

教唆ト犯意

教唆ト教唆ノ原因タル目的トノ關係

第六十二條

現實ノ幫助行爲ト從犯カ豫期シタル行爲トノ關係

幫助行爲ノ行ハルヘキ時期

第二編 罪

第五章 公務ノ執行ヲ妨害スル罪……………四二

第九十五條

公務執行妨害罪

第九章 放火及ヒ失火ノ罪……………四四

放火罪……………四四

第八八條

第九九條

第十六章 通貨偽造ノ罪……………四五

第四十八條

第十七章 文書偽造ノ罪……………四六

第五十五條

第五十六條及第五十八條

第五十七條及第五十八條

第五十九條

第六十一條

第十八章 有價證券偽造ノ罪……………六〇

第六十二條

第十九章 印章偽造ノ罪……………六五

第六十五條

公務所ノ印章

第六十六條

公務所ノ記號

第六百六十七條

他人ノ印章及署名

第二十章 偽證ノ罪……………六九

第六百六十九條

第二十一章 誣告ノ罪……………七〇

第六百七十二條

第二十三章 賭博及ヒ富籤ニ關スル罪……………七三

甲 賭博罪……………七三

第六百八十五條

乙 賭場開張罪……………七四

第六百八十六條

第二十五章 瀆職ノ罪……………七五

收賄罪……………七五

第六百九十七條

第二十六章 殺人ノ罪……………七五

第二百一一條

第二十七章 傷害ノ罪……………七六

第二百四四條

第三十五章 信用及ヒ業務ニ對スル罪……………七七

業務妨害罪……………七八

第二百三十三條

第三十六章 竊盜及ヒ強盜ノ罪……………七八

強盜罪……………七八

第二百三十八條

第三十七章 詐欺及ヒ恐喝ノ罪……………七九

第二百四十六條

第三十八章 橫領罪……………八四

第二百四十九條

第二百五十二條

第二百五十三條

第三十九章 贓物ニ關スル罪……………九三

第二百五十六條

第四十章 毀棄及ヒ隱匿ノ罪……………九六

毀棄罪……………九六

第二百六十一條

刑法施行法

新舊法比照ノ方法……………九九

第三條

累犯加重ニ關スル規定ノ準用……………一〇二

第七條

刑名ノ變更……………一〇三

第十九條

第二十二條及第二十五條

刑ノ執行猶豫ニ關スル手續……………一〇四

第五十四條

第五十五條

附錄

舊刑法

第一編 總則

第一章 法 例……………一〇七

第三條

新舊法比照

第二章 刑 例……………一一〇

第三節 附加刑處分……………110

第四十三條

沒收例

第四十四條

沒收例

第五章 再犯加重……………113

第九十二條

第七章 數罪俱發……………115

第一百條

第一百二條

第八章 數人共犯……………119

第一節 正犯……………119

第一百四條

共同正犯

第一百五條

教唆

第九章 未遂犯罪……………124

第一百十二條

第二編 公益ニ關スル重罪輕罪

第三章 靜謐ヲ害スル罪……………125

第一節 兇徒聚衆ノ罪……………126

第一百三十七條

第二節 官吏ノ職務ヲ行フヲ妨害スル罪……………127

甲 職務執行妨害罪……………127

第一百三十九條

乙 官吏侮辱罪……………128

第一百四十一條

第四章 信用ヲ害スル罪……………129

第一節 貨幣ヲ偽造スル罪……………一二九

 第百八十二條

 第百八十七條

第二節 官印ヲ偽造スル罪……………一三一

 官印盜用罪……………一三一

 第百九十五條及第百九十七條

第三節 官ノ文書ヲ偽造スル罪……………一三二

 第百二十三條及第百二十六條

 第百二十三條

 第百二十四條

 第百二十五條

第四節 私印私書ヲ偽造スル罪……………一三九

 甲 私印盜用罪……………一三九

 第百二十八條

 乙 私文書偽造罪……………一四〇

第百十條

第五節 免狀鑑札及ヒ疾病證書ヲ偽造スル罪……………一四五

 免狀偽造罪……………一四五

 第百十五條

第六節 偽證ノ罪……………一四六

 第百十八條以下

第九節 公選ノ投票ヲ偽造スル罪……………一四八

 第百三十三條

 第百三十六條

第九章 官吏瀆職ノ罪……………一五一

 第二節 官吏人民ニ對スル罪……………一五一

 官吏收賄偽……………一五一

 第百八十四條

 第三節 官吏財産ニ對スル罪……………一五二

甲 監守盜罪……………一五二

第二百八十九條

乙 正數外ノ金穀徵收罪……………一五六

第二百九十條

第三編 身體財產ニ對スル重罪輕罪

第一章 身體ニ對スル罪……………一五六

第一節 謀殺故殺ノ罪……………一五七

第二百九十八條

第二節 毆打創傷ノ罪……………一五七

第三百五條

數人共毆……………一五八

第三節 殺傷ニ關スル宥恕及ヒ不論罪……………一五九

第三百九條

第六節 擅ニ人ヲ逮捕監禁スル罪……………一六〇

第三百二十三條

第八節 墮胎ノ罪……………一六〇

第三百三十一條以下

第十節 幼者ヲ略取誘拐スル罪……………一六一

第三百四十一條以下

第十一節 猥褻姦淫重婚ノ罪……………一六二

第三百五十一條

第二章 財產ニ對スル罪……………一六三

第一節 竊盜ノ罪……………一六三

第三百六十六條以下

第三百六十八條

第二節 強盜ノ罪……………一六五

第三百七十八條

第四節 家資分散ニ關スル罪……………一六五

第三百八十八條

第五節 詐欺取財ノ罪及受寄財物ニ關スル罪……………一六八

甲 詐欺取財罪……………一六八

第三百九十條

第三百九十七條

第三百九十八條

第三百九十條

恐喝取財罪……………一七四

第三百九十一條

第三百九十三條

冒認罪……………一七九

第三百九十四條

乙 受寄財物ニ關スル罪……………一八一

第三百九十五條

第六節 贓物ニ關スル罪……………一八三

第四百一條

第七節 放火失火ノ罪……………一八四

第四百二條

第九節 船舶ヲ覆没スル罪……………一八五

第四百十五條

刑事訴訟法

第一編 總 則

私 訴……………一八七

第二條

第四條

公訴時效……………二〇〇

第八條

書類ノ送達……………二〇二

第十九條

書類作成ノ形式……………二〇五

第二十條

刑事訴訟法ノ時ニ關スル效力……………二〇七

第二十二條

第二編 裁判所

第一章 裁判所ノ管轄……………二〇九

第二十五條

第三十條

第二章 裁判所職員ノ除斥及忌避回避……………二一一

第四十條以下

第三編 犯罪ノ搜查起訴及豫審……………二二四

第一章 犯罪ノ搜查……………二二四

第四十七條

第四十九條

告訴

第二章 起訴……………二二五

第六十二條

第三章 豫審……………二二六

第六十七條

起訴範圍

證據……………二二九

第九十一條

證據蒐集

第九十二條及第四百四十七條

被告人ノ訊問……………二二〇

第九十三條

第九十五條

第二十一條

檢 證

第二百二條

第二百三條

搜 索

第二百四條

證人訊問

第二百六條

第二百十一條及第二百二十二條

第二百二十二條

證人ノ宣誓

第二百三十七條

第二百二十三條

證人資格

第二百二十七條

第二百三十一條第三項

證人ノ署名捺印

第二百三十二條

鑑 定

第二百三十六條

第二百四十條

現行犯ノ豫審

第二百四十四條

豫審終結

第二百六十九條

第二百七十三條

第四編 公 判

公判準備

第二百七十九條

目次 刑事訴訟法

大審院新刑法判例要旨

第二百五十七條

訴訟關係人ノ呼出

第二百三十七條

重罪事件ノ下調

第二百四十一條及第二百六十四條

公判開廷

第二百十四條

被告代理人

公判審理ノ範圍

第八十四條

起訴ノ範圍

第二百五十條

公判審理ノ順序

第二百十八條

第二百十九條

證據調

第九十一條

第九十五條

第九十八條

第九十九條

辯論

第二百二十條

第二百二十一條

判決

第八十六條

公訴不受理ノ申立

第二百一條

公訴費用負擔

第二百二條

差押物還附

目次 刑事訴訟法

大審院新刑法判例要旨

第二百三條

判決主文

第二百三條

事實理由

證據說明

法律理由

第二百二十五條

私訴判決

第二百四條

判決ノ言渡

第二百五條

判決原本

第二百七條

闕席判決

公判始末書

第二百八條

第二百九條

第二百十條

第五編 上訴

第二章 控訴

控訴ノ期間

第二百五十二條

控訴ノ審理

第二百六十四條

控訴ノ理由

第二百六十一條

控訴ノ判決

第二百六十一條

控訴棄却及原判決ノ取消

目次 刑事訴訟法

第二百六十一條

私訴ノ控訴判決

第二百六十五條

被告人ノ不利益トナルヘキ變更ニ關スル判決ノ制限

第二百六十六條

控訴ノ闕席判決

第三章 上告……………三一九

上告ノ理由及制限……………三一九

第二百六十八條

第二百六十九條

第二百九十一條

上告申立……………三二二

第二百七十九條

相手方ノ上告申立

上告ノ審理……………三三三

上告ノ判決……………三三四

第二百八十七條

第二百九十一條

被告人ノ爲メニ不利益トナルヘキ變更ニ關スル判決ノ制限

第二百九十五條

抗告期間

第六編 再審……………三三八

第三百二條

第八編 裁判執行復權及特赦……………三三九

第三百二十二條

言渡ニ對スル疑義及ヒ執行ニ對スル異議ノ申立

特別法罰則

領事館ノ職務ニ關スル件……………三三一
 刑ノ執行猶豫ニ關スル法律……………三三二
 戶籍法……………三三三
 衆議院議員選舉法……………三三四
 第八十七條第一項第一號……………三三四
 第八十七條第一項第三號……………三三四
 第八十七條第二項……………三三四
 第九十八條……………三三四
 府縣制……………三四〇
 第四十條……………三四〇
 第四十三條……………三四一
 市制……………三四一

第一條

第三十七條

瀆職法……………三四三

第一條第一項

第一條第二項

第二條

市町村會議員選舉罰則……………三四八

第七條及第十六條

外國ニ於テ流通スル貨幣紙幣銀行券偽造變造及

模造ニ關スル件……………三四九

第一條第一項

第三條第一項

富籤賣買者等處分方……………三五二

第一條第二條

第六條

河川法施行規程……………三五五
 第三條
 舊森林法……………三五六
 新森林法……………三五六
 商標法……………三五七
 第十六條
 取引所法……………三五八
 第二十五條
 舊肥料取締法……………三六〇
 電信法……………三六〇
 舊醫師法……………三六一
 齒科醫師法……………三六一
 第十一條
 藥品營業並藥品取扱規則……………三六一

移民保護法……………三六三
 出版法……………三六四
 舊新聞紙條例……………三六四
 第十六條
 第十七條
 第二十三條
 第二十五條
 第三十三條
 警察犯處罰令……………三七三
 酒造税法……………三七四
 第二十四條
 第二十七條
 第三十二條
 酒精及酒精含有飲料税法……………三七七
 工業用酒精酒類其他酒精含有飲料戻税法……………三七八

關稅法……………三七九

非常特別稅法……………三八〇

第六條及第十條

第八條ノ二第一項第三號

第十二條

第十七條ノ一第四號

第十七條ノ三

煙草專賣法……………三八五

第二十三條及第五十條

第二十四條

第二十七條及條五十二條

第三十四條

第四十一條

第四十一條ノ二

第六十一條

第六十五條

間接國稅犯則者處分法……………三九五

第十條

第十四條

第十七條

法人ニ於テ租稅及葉煙草專賣ニ關シ事犯アリタル場合ニ關スル件……………三九八

第二條

舊陸軍刑法……………三九九

第一百七條第二項

軍機保護法……………四〇二

第二條及第三條

大審院新刑法判例要旨目次終

大審院新刑法判例要旨索引

刑法

第一編 總則

第一章 法例

第一條

帝國內ニ於テ犯サレタル犯罪

苟クモ犯罪行為ニシテ帝國領土内ニ於テ行ハレタル以上ハ縱令其目的カ外國ニ於テ遂行セラレヘキ場合ト雖モ刑法ノ支配ヲ受ケサルヘカラス……………二

第六條

刑法第六條適用ノ範圍

- 二 刑法施行前ニ犯サレタル出版法違犯ノ罪ト刑法第六條適用トノ關係……………三
- 三 犯罪後法律ノ改正アリ其刑同一ナルカ爲メ舊法ヲ適用シテ處斷スヘキ場合ニ於テ

- モ先ツ刑法第六條ニ依リ新舊兩法ヲ比照セサルヘカラス……………三
- 四 刑法施行前ノ犯罪ニ對シ刑法總則ノ適用上新舊二箇ノ刑ニ何等ノ變更ヲ生セザルトキハ刑法第六條ヲ適用スルコトナク犯罪當時ノ法律タル舊刑法ノ總則ヲ適用シテ處斷スヘキモノトス……………三
- 五 新聞紙條例ハ刑法及ヒ刑法施行法ノ實施ニ因リ其主刑ノ刑名ヲ變更セラレタルモ當該被告事件ニ對スル法定ノ刑期金額ニ變更ナキ以上ハ刑法第六條ヲ適用スヘキ限リニ在ラス……………四

刑法施行法第二十二條第一項ト刑法第六條

- 六 刑法施行法第二十五條ニ依リ其効力ヲ繼續スル舊刑法第二百二十九條第二項ノ犯罪ハ刑法ノ詐欺取財ニ關スル規定ニ變更セラレタルモノトス(刑法施行法第二十二條第一項)從テ刑法施行前ノ同條違犯罪ニ對シテハ刑法第六條ヲ適用ンテ新舊二法ヲ對照スヘキナリ……………五
- 七 明治三十八年法律第六十六號第六條ニ所謂未遂犯罪ノ例トハ新刑法實施後ニ於テハ刑法第二十二條ニ依リ新刑法ノ未遂犯罪ニ關スル規定ニ變更セラレタル結果トシテ刑ノ變更ヲ生シタルヲ以テ刑法第六條ニ依リ新舊二法ヲ比照シ輕キニ從テ處斷スヘキナリ……………六
- 八 刑法施行以前ノ犯罪ニ對シ新舊兩法ヲ比照スルニ當リ公訴ニ係ル犯罪行為ノ範圍ヲ定ムル標準……………七

新舊兩法比照ノ標準

- 九 刑法第六條ニ依リ新舊刑法ノ輕重ヲ定ムルニハ兩法ノ主刑ノミヲ對照比較スヘク附加刑ニ付キ比照スヘキモノニアラス……………八
- 刑法施行前ノ犯罪ニ科スヘキ刑
- 一〇 刑法施行前ノ或犯罪ニ對シ舊刑法ヲ適用スヘキ場合ニ於テハ附加刑タル沒收處分ニ付テモ亦舊刑法ノ規定ニ依ルコトヲ要ス……………八

新舊兩法時代ニ涉リタル連續犯ト刑法第六條トノ關係

- 一一 舊刑法ノ實施當時ヨリ新刑法ノ實施期ニ涉リテ連續實行セラレタル一罪タル連續犯ニ對シテハ常ニ其連續行為ノ終了シタル當時ノ法律タル新刑法ニ依テ處斷スヘク新舊法ノ比照ヲ爲スヘキ限ニ在ラス……………九
- 新舊兩法時代ニ涉リタル單行犯ト刑法第六條トノ關係
- 一二 刑法施行前犯罪ニ着手シタルモ其施行後罪ヲ行ヒ了リタルトキハ常ニ其完成當時ノ法律タル刑法ヲ適用スヘク新舊法ノ比照ヲ爲スヘキ限リニアラス……………一〇

第七條

公務員

- 一三 執達吏代理ハ刑法第七條第一項ニ所謂法令ニ依リ公務ニ從事スル職員ナリ……………一〇

第二章 刑

第十四條

懲役又ハ禁錮ノ刑期加重ノ制限

- 一四 刑法第十四條ニ規定スル加重刑ノ長期ニ關スル制限ハ併合罪ノ加重ニモ適用アリ……………二

第十八條

勞役場留置處分

- 一五 刑法施行前ノ犯罪ニ對シ犯罪當時ノ法律タル煙草專賣法第二十二條第四十九條並ニ舊刑法ノ總則ヲ適用處斷スヘキ新刑法第十八條ノ規定ヲ適用スルコトヲ得……………三
- 一六 新刑法總則ヲ適用スヘキ數箇ノ犯罪行為ニシテ孰レモ法律上罰金ヲ併科スヘキモノナルトキハ其各所爲ニ付キ各一年以下ノ留置期間ヲ定ムヘキモノトス……………三

第十九條

沒收例

- 一七 偽造印及ヒ偽造委任狀ハ法律ニ於テ其製作又ハ所持ヲ禁止シ何人ニモ其所有ヲ許ササル者トス從テ刑法第十九條第一項第一號第二項ニ依リ之ヲ沒收スルコトヲ得……………三

一八 偽造變造ノ行為カ犯罪ト爲ル場合ニ於テハ其偽造變造シタル物件ハ刑法第十九條第一項第三號前段ニ該當ス……………四

一九 偽造文書ハ犯罪行為ヨリ生シタル物ナレハ判決ニ於テ文書偽造ノ罪ヲ認メ其偽造文書ヲ沒收スル以上ハ刑法第十九條第三號ヲ適用シタルコト自ラ明了ナリトス……………五

二〇 偽造文書ハ其性質上自ラ何人ニ對シテモ之カ所有ヲ許容セラレサルモノナルコト明ナリトス從テ該文書ヲ沒收スルニ當リテハ犯人以外ノ者ノ所有ニ屬セサル事實ヲ特ニ說示スルノ要ナシ

- 公證人ニ對シテ虛偽ノ申立ヲ爲シ公正證書原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメタル場合ニハ該證書ハ唯其内容ニ關スル犯人ノ申立カ虛偽ナルニ過キサレハ刑法第十九條第一號乃至第三號ノ何レニモ該當セサルニ因リ之ヲ沒收シ得ヘキモノニ非ス……………五
- 二一 犯罪行為ニ供セラレタル物トシテ之ヲ沒收スルニハ其物カ其犯人中ノ一人ニ屬スルヲ以テ足レリトシ必スシモ其物ノ所有者タル其犯人ニ依テ犯罪ノ實行行為ニ供セラレタルコトヲ要セス……………七
- 二二 沒收刑ヲ科スルト否トハ刑ノ言渡ヲ爲ス裁判所ノ職權ニ屬スルモノトス……………七

第二十一條

未決拘留日數ノ通算

- 二三 刑法施行前ノ犯罪ニ對シ舊法ヲ適用スル場合ニ於テハ新刑法第二十一條ヲ適用ス……………五

シテ未決勾留ノ日數ヲ本刑ニ算入スルコトヲ得ス……………六

第九章 併合罪

第五十四條

刑法第五十四條第一項前段ニ所謂一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルル場合

- 二四 刑法第五十四條ニ所謂一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルトキハ數箇ノ別異ナル罪名ハ勿論數箇ノ同一ナル罪名ニ觸ルル場合ヲモ包含セシムルノ趣意ナリトス……………六
- 二五 一箇ノ欺罔行爲ニ因リ金錢ヲ騙取シ且不法ニ債務ヲ免ラタルトキハ即チ一箇ノ行爲ニシテ二箇ノ罪名ニ觸ルルモノトス(刑法第二十四號參照)……………三〇
- 二六 刑法第五十四條ト同法第二百四十條ニ規定スル強盜致死罪トノ關係(刑法第二十七號參照)……………三三
- 二七 縱令強盜ノ行爲ハ一箇ナルモ之ヲ犯スニ當リ二人以上ノ者ヲ死ニ致ラシメタルトキハ其死ニ至リタル被害者毎ニ各別ノ強盜致死罪ヲ構成ス……………三三
- 二八 公務員カ其職務ニ關シ賄賂授受ノ條件附約束ヲ爲シタル場合ニ於テ其條件ノ到來スルト否トニ依リ或ハ贈與者ト成リ或ハ受贈者ト爲ルヘキトキハ一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルモノトス……………三三
- 二九 公務員ノ職務執行ニ對シ暴行ヲ加ヘ其結果公務員ヲ傷害シタルトキハ同一行爲……………三三

ニシテ二箇ノ罪名ニ觸ルルモノトス……………三三

行爲ノ箇數ヲ定ムル標準

- 三〇 犯罪行爲ノ單一ナルヲ否ヤヲ定ムルニハ特別ノ規定アル場合ヲ除ク外行爲其モノノ箇數ヲ以テ標準ト爲スヘキモノニシテ法益侵害ノ箇數ヲ以テ標準ト爲スヘキモノニアラス(刑法第三十一號參照)……………三三
- 三一 刑法第五十四條ニ所謂行爲ノ箇數ハ犯人ノ意思實行ト其實行ニ基ク結果トヲ基本トシテ算スヘク二者各二箇以上アルニ非サル以上ハ行爲ハ數箇ナリト云フコトヲ得ス……………三三

刑法第五十四條第一項後段ニ所謂手段若クハ結果ノ意

義

- 三二 公證人ニ對シテ虛偽ノ申立ヲ爲シテ公正證書ニ不實ノ記載ヲ爲サシメタル行爲ト行使ノ目的ヲ以テ其公正證書ニ他人ノ署名ヲ偽署シタル行爲トノ關係……………三五
- 三三 詐欺取財ヲ爲ス手段トシテ公正證書ヲ作成セシムル爲メ委任狀ヲ偽造シタル行爲ト詐欺取財ノ行爲ニ對シテハ刑法第五十四條第一項ヲ適用スヘキモノナリ……………三六
- 三四 公正證書作成ノ代理委任狀ヲ偽造シ公證人ヲシテ不實ノ記載アル公正證書ヲ作成セシメ之ヲ行使シタル場合ニハ該委任狀ノ偽造行使ハ刑法第五百五十七條第一項規定ノ犯罪行爲ニ對シテ同法第五十四條ニ所謂手段タル關係ヲ有ス……………三六

- 三五 行使ノ目的ヲ以テ文書ヲ偽造シ其目的ニ從ヒ之ヲ行使シタルトキハ其偽造ノ所爲ト行使ノ所爲トハ刑法第五十四條ニ所謂手段タリ又結果タル關係ヲ有ス……………三七
- 三六 他人ノ印章及ヒ署名ヲ使用シテ委任狀ヲ偽造シ之ヲ行使シテ公證人ヲシテ公正證書原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメ之ヲ行使シタル場合ト刑法第五十四條第一項後段トノ關係……………三六
- 三七 刑法第五十四條ニ所謂犯罪ノ結果タル行爲トハ或犯罪方原因ト爲リ其當然ノ結果トシテ生シタル行爲ヲ謂フ……………三六
- 三八 他人ノ預金通帳及ヒ印章ヲ竊取シタル行爲ト之ヲ使用シテ他ヨリ財物ヲ騙取シタル行爲トニ對スル疑律……………三〇

刑法第五十四條ニ規定スル罪ノ箇數

- 三九 刑法第五十四條規定ノ場合ハ次條連續犯ノ規定ト共ニ一罪トシテ規定セラレタルモノニシテ數罪ニ對スル處斷方法ヲ規定シタルモノニ非ス……………三一
 - 四〇 刑法第五十四條ノ法意……………三一
- 刑法第五十四條ト累犯加重ニ關スル規定トノ適用ノ順序
- 四一 刑法第五十四條ノ場合ニ在テハ先ツ最モ重キ刑ヲ定メ然ル後累犯ノ適用ヲ爲スヘキモノトス……………三一

第五十五條

連續犯ノ成立條件

- 四二 同一意思ノ發動ニ基ク數箇ノ所爲ニシテ同一罪名ニ觸ルルトキハ刑法第五十五條ノ規定ヲ適用シ全部ノ行爲ヲ總括シ之ヲ一罪トシテ處分セサルヘカラス……………三一
- 四三 反覆セラレタル數行爲ノ日時及ヒ場所ノ異同ハ一罪タル連續犯ノ成立ニ影響ヲ及ホスコトナシ……………三三

新法施行ノ前後ニ跨リタル連續犯ニ對シテ適用スヘキ法規

- 四四 新法施行ノ前後ニ跨リタル連續犯ハ全部ノ數行爲ヲ一罪ト爲シ其終了當時ノ法律ニ依リテ處斷スヘキモノトス……………三三

刑法施行前ニ完了シタル連續犯ト刑法第五十五條トノ關係

- 四五 刑法施行前犯罪ヲ繼續シテ數次ニ取引所法違反ノ所爲(同法第二十五條)ヲ行ヒ舊刑法總則ヲ適用シテ之ヲ處斷スヘキ場合ニ於テハ該犯罪ニ對シテ刑法第五十五條ヲ適用スヘキニアラス……………三五

第十章 累犯

第五十九條

累犯加重

四六 刑法第五十九條ニ所謂三犯トシテ再犯ノ例ニ依リ處斷スルニ必要ナル條件……………三

第十一章 共犯

第六十條

共同正犯ノ犯意及行爲

四七 強盜ヲ爲サンコトヲ共謀シ強盜ノ爲メ見張ヲ爲シタル以上ハ他ノ共犯者カ爲シタル強盜殺人ノ實行ニ加功シタルモノトシテ(實行正犯トシテ)之ヲ處罰スヘキナリ……………三

第六十一條

教唆ト犯意

四八 教唆者カ被教唆者ニ對シ暴力ノ手段ニ依リ財物ヲ奪取スヘキコトヲ教唆シタル以上ハ特ニ毆傷スヘキコトヲ教唆セサルモ被教唆者カ加ヘタル暴力ノ結果タル傷害

ニ付キ豫見アリシモノトシテ刑事上ノ責任ヲ負フヘキナリ(刑法第四十七號ト對照)……………三

教唆ト教唆ノ原因タル目的トノ關係

四九 例令自己ノ罪責ヲ免ルルノ目的ニ出テタリトスルモ苟クモ人ヲ教唆シテ罪ヲ犯サシメタルトキハ其教唆ノ所爲ニ付キ刑法上教唆ノ責任ヲ負ハサルヘカラス……………三

五〇 刑事被告人カ自己ヲ曲庇スル目的ヲ以テ他人ニ囑託シテ偽證ヲ爲サシメタル場合ニ於テモ刑法第六十九條ノ罪ニ對スル教唆トシテ同法第六十一條第一項ヲ適用處斷スヘキナリ……………三〇

第六十二條

現實ノ幫助行爲ト從犯カ豫期シタル行爲トノ關係

五一 苟クモ幫助者ニ於テ正犯ノ犯罪ヲ幫助シタル以上ハ例令其幫助行爲カ犯人ノ豫期シタルモノノ一部ニ過キサリシトキト雖モ從犯ノ成立ヲ妨ケス……………四一

幫助行爲ノ行ハルヘキ時期

五二 正犯ヲ幫助スル行爲ハ正犯カ犯罪實行ニ着手セル後ニ行ハレタル場合ト雖モ仍ホ之ヲ從犯トシテ論スヘキモノトス……………四二

第二編 罪

第五章 公務ノ執行ヲ妨害スル罪

第九十五條

公務執行妨害罪

五三 公務員カ將ニ其職務ノ執行ニ着手セントスル場合モ刑法第九十五條第一項ニ所謂「公務員ノ職務ヲ執行スルニ當リ云々」トアルニ該當ス……………三

五四 刑法第九十五條ニ所謂暴行ノ意義……………三

第九章 放火及ヒ失火ノ罪

放火罪

第一百八條

五五 村役場ト刑法第八條ニ所謂現ニ人ノ住居ニ使用スル建築物トノ關係……………四

第一百九條

五六 物置小屋ト刑法第九條第一項ニ所謂「人ノ現在セサル建築物」トノ關係……………四

第十六章 通貨偽造ノ罪

第一百四十八條

五七 兌換銀行券條例第十二條ト刑法第一百四十八條第一項トノ關係……………四

第十七章 文書偽造ノ罪

五八 農會ノ文書及ヒ印ノ性質……………四

五九 電信法第三十三條規定ノ罪ト文書偽造及ヒ行使罪トノ區別……………四

六〇 戶籍法第二百五條ニ所謂詐偽ノ届出ト文書偽造及ヒ行使トノ區別……………四

六一 偽造ノ證書ヲ真正ノ證書トシテ裁判所ニ提出スルノ目的ヲ以テ自己ノ訴訟代理人ニ交附シタル場合ニ於ケル偽造證書行使既遂ノ時期……………四

六二 偽造證書ヲ當該官吏ニ提出シテ事實證明ノ具ニ供セントスル目的ヲ以テ之ヲ真正ノ證書トシテ告訴又ハ告發ノ代人ニ交付スル場合ニ於ケル偽造證書行使既遂ノ時期(刑法第六十一號參照)……………四

第一百五十五條

六三 帝國鐵道廳使用ノ驛名札ト刑法第一百五十五條第三項ニ所謂公務所ノ作ルヘキ文書トノ關係……………四

第五百五十六條及第五百五十八條

六四 公務員カ單ニ自己ノ保管權限ニ屬スルニ過キサル種類ノ文書ヲ現ニ保管シアルモノト偽リ之ヲ偽造行使シタルトキハ刑法ニ在テハ公務員其職務ニ關シ虛偽ノ文書ヲ作り且之ヲ行使シタルモノトシテ處斷セサルヘカラス

第五百五十七條及第五百五十八條

六五 虛偽ノ登記申請ヲ爲シ登記官吏ヲシテ登記簿ニ不實ノ登記ヲ爲サシメタル者ノ該文書行使ニ對スル刑法上ノ責任

六六 公證人ニ對シ他人ノ代理人ナリト詐リ公正證書ヲ作成セシメ之ニ代理資格ヲ詐リ署名シタル所爲ハ刑法第五百五十八條第一項第五百五十七條第一項ニ間擬スヘキモノニシテ同法第五百五十五條ヲ以テ論スヘキモノニ非ス

六七 刑法第五百五十七條規定ノ罪ト第五百五十五條規定ノ罪トノ差異

第五百五十九條

六八 他人ノ印章ヲ使用シテ權利義務ニ關スル文書ヲ偽造シタル者ノ處分

六九 他人ノ署名ヲ偽造シタルノミニ止マル所爲ト文書偽造罪トノ關係

七〇 他人ノ代理者タル資格ヲ詐リ文書ヲ作成シタル所爲モ刑法第五百五十九條第一項所定ノ犯罪中ニ包含セラルルモノトス

七一 刑法第五百五十九條第一項前段ニ所謂他人ノ署名使用ト其後段ニ所謂偽造シタル

他人ノ署名使用トノ差異

第六百六十一條

七二 行使ノ目的ヲ以テ他人ノ印章若クハ署名ヲ使用シテ權利義務又ハ事實證明ニ關スル文書ヲ偽造シ且之ヲ行使シタルトキノ擬律(刑法第三十五號刑事聯合部判決ニ依テ變更セラレタリ同號參照)

七三 犯人カ他人ノ署名ト其偽造シタル他人ノ印章トヲ使用シテ自ラ文書ヲ偽造シ自身ニ之ヲ行使シタル所爲ニ對スル擬律(刑法第三十五號ニ依リ變更セラレタリ)

七四 犯人カ他人ノ印章若クハ署名ヲ使用シ權利義務ニ關スル文書ヲ偽造シテ自ラ之ヲ行使シタル所爲ニ對スル擬律(刑法第三十五號ニ依リ變更セラレタリ)

七五 偽造證書行使ノ意義

七六 戶籍吏ニ對シ偽造ノ養子縁組届書ナルコトヲ告ケテ之ヲ受付ケシメタル場合ニ於ケル偽造届書行使既遂ノ時期

第十八章 有價證券偽造ノ罪

第六百六十二條

七七 刑法第六百六十二條ト第六百六十七條第二項トノ關係

七八 他人ノ印章ヲ偽造シ且之ヲ使用シテ有價證券ヲ偽造シタル場合ト刑法第六十

七條第一項及七第二項適用トノ關係……………
 七九 刑法ニ所謂有價證券ノ意義及約束手形ヲ偽造シタルモノノ處分……………
 八〇 小切手ハ刑法第六十二條ニ所謂有價證券中ニ包含セラルルモノトス……………

第十九章 印章偽造ノ罪

第六十五條

公務所ノ印章

八一 郵便局ノ日附印ト刑法ニ所謂公務所ノ印章トノ關係……………

第六十六條

公務所ノ記號

八二 稅務監督局織物査定濟之證ナル紙票ト刑法第六十六條ノ所謂官ノ記號トノ關係……………
 八三 納稅濟ノ證印トシテ稅務署ニ於テ使用スル稅務監督局ノ印ヲ偽造シタルモノノ處分……………

八四 稅關ノ日附印ト雖モ圓形ノ輪廓内ニ年月日ノ數字ヲ西洋數字ニテ現ハシタルノミニ止マリ該官廳ヲ表示スル文字ナキモノハ該公務所ノ記號ニ過キスシテ印章ニアラス(刑法第八十一號ト同趣旨)……………

第六十七條

他人ノ印章及署名

八五 刑法第六十七條第二項ヲ適用スヘキ場合(刑法第七十七號參照)……………

第二十章 偽證ノ罪

第六十九條

八六 刑法第六十九條規定ノ偽證罪ノ成立ニハ偽證カ被告人ヲ曲庇スルノ目的ニ出テタルコトヲ必要トセス……………
 八七 偽證者カ證人トシテ宣誓ヲ爲ス資格ノ有無ト偽證罪ノ成立トノ關係……………
 八八 偽證罪ノ成立ニ必要ナル犯意……………

第二十一章 誣告ノ罪

第七十二條

八九 誣告罪ノ構成要件タル虛偽ノ申告ノ方法及形式……………
 九〇 巡查ニ對シテ虛偽ノ犯罪事實ヲ申告シタル場合ト誣告罪成立トノ關係……………

第二十三章 賭博及ヒ富籤ニ關スル罪

甲 賭博罪

第八十五條

九一 賭博罪ト賭場開張罪トハ同一人カ同時ニ之ヲニツナカラ實行シ得ヘキモノトス
(刑事訴訟法第四百十五號參照)……………七四

乙 賭場開張罪

第八十六條

九二 賭場開張者自ラ博奕ヲ爲シタル場合ノ處分……………七四

第二十五章 瀆職ノ罪

收賄罪

第九十七條

九三 宮崎縣警察技士ハ同縣吏員ニ非ス……………七五

第二十六章 殺人ノ罪

第二百一條

九四 刑法第二百一條ニ規定スル殺人豫備ノ罪ト其犯意……………七五

第二十七章 傷害ノ罪

第二百四條

九五 傷害罪ノ成立ニ必要ナル犯意及傷害ノ手段ニ錯誤アリテ目的以外ノ人ヲ傷害シ

タル場合ト刑法第二百四條トノ關係……………七六

九六 傷害罪ノ成立ニ必要ナル犯意ト傷害ノ豫期トノ關係……………七六

第三十五章 信用及ヒ業務ニ對スル罪

業務妨害罪

第二百三十三條

九七 偽計ヲ用非テ執行裁判所ニ於ケル競賣ヲ妨害シタル所爲ニ對スル擬律……………七六

第三十六章 竊盜及ヒ強盜ノ罪

強盜罪

第二百三十八條

九八 刑法第二百三十八條規定ノ趣旨及竊盜未遂ト同條規定ノ罪トノ關係……………六

第三十七章 詐欺及ヒ恐喝ノ罪

第二百四十六條

- 九九 小切手モ刑法第二百四十六條第一項ニ所謂財物ノ一種ナリ……………七
- 一〇〇 不動産騙取ノ成立ニ必要ナル行爲……………八〇
- 一〇一 不法ノ原因ニ出テタル爲メ被害者ニ於テ民法上救済ヲ求ムルコト能ハサル場合ト詐欺取財罪成立トノ關係……………八一
- 一〇二 不動産ノ競落人カ裁判所ニ納付シタル買入代金ノ所屬……………八二
- 一〇三 詐欺取財罪ノ成立ト財産上ノ損害トノ關係(刑法第九號參照)……………八三
- 一〇四 人ヲ欺罔シテ騙取シタル小切手ノ振出日附方騙取以後ノ日附ニ係ル場合ト詐欺取財罪成立トノ關係……………八四
- 一〇五 詐欺ノ手段ヲ以テ不動産所有權ノ移轉ヲ承諾セシメタル場合ニ於ケル詐欺取財罪成立トノ時期……………八五

財罪成立ノ時期……………八五

一〇六 刑法第二百四十六條第一項ノ罪ト舊刑法冒認罪トノ關係(刑事訴訟法第四百十號參照)……………八六

一〇七 人ヲ欺罔シテ財物ノ交付ヲ受ケルコトナク單ニ財産上不正ノ利益ヲ得タル所爲ニ對スル擬律……………八七

第二百四十九條

一〇八 人ヲ恐喝シテ犯人以外ノ者ノ爲メニ證書類ヲ交付セシメタル所爲ニ對スル擬律……………八八

第三十八章 橫領ノ罪

第二百五十二條

- 一〇九 刑法上「他人ノ不動産占有」ノ意義及詐欺取財罪ノ成立ト財産上ノ損害トノ關係……………八九
- 一一〇 不動産賣買ノ解除ニ因リ實體上其所有權元賣主ニ歸屬シタル後登記簿上仍ホ其所有名義ノ買主ニ在ルヲ奇貨トシ之ヲ他ニ賣渡シ又ハ抵當ニ供シタル所爲ノ被害者及ヒ此所爲ニ對スル擬律……………九〇
- 一一一 橫領罪ノ手段トシテ行ハルル(及舊刑法ノ委託物騙取若クハ詐欺ノ所爲ハ何人ニ對シテ行ハルルコトヲ必要トスルヤ(刑法第一百十二號ト同趣旨)……………九一
- 一一二 自己ノ占有スル他人ノ物ニ對シ詐欺ノ手段ヲ以テ橫領ノ意思ヲ實行スル場合……………九二

- ニ於テ其詐欺ノ手段ハ如何ナル時及如何ナル人ニ對シテ行ハルルコトヲ要スルヤ……………六
- 一一三 横領罪ノ成立ト費用者ニ於テ辨償ノ實力又ハ意思ヲ有スルコトトノ關係……………六
- 一一四 刑法第二百五十二條第一項ニ所謂横領ノ意義……………六

第二百五十三條

- 一一五 刑法第二百五十三條ニ所謂業務上ノ意義……………六
- 一一六 仲立人カ其媒介ヲ爲シタル行爲ニ付キ當事者ノ一方ヨリ豫メ受領シタル給付ノ目的物ヲ横領シタル場合ノ處分……………六
- 仲立人カ其媒介シタル賣買行爲ニ付キ買主ヨリ代金ヲ受取リタル後擅ニ之ヲ自己ノ用途ニ費用シタル場合ノ處分……………六
- 一一七 執達吏カ手数料及ヒ立替金ノ辨償ニ對スル保證トシテ委任者ヨリ豫納セシメタル金圓ヲ委任終了前ニ横領シタル場合ノ處分……………六

第三十九章 贓物ニ關スル罪

第二百五十六條

- 一一八 贓物故買罪ノ成立ト贓物ヲ犯人ノ占有ニ移スコトトノ關係……………六
- 一一九 人ヲ欺罔シテ竊取セシメタル贓物ヲ欺罔者カ故買シタル場合ニ於ケル疑律……………六
- 一二〇 贓物故買罪ノ成立ト窃盜犯人ニ對スル公訴及ヒ私訴カ時效ニ依リ消滅シタル……………六

ト否ヤトノ關係……………六

一一一 大藏省證券條例第十條ニ依ル告示ハ亡失シタル大藏省證券ヲ無効ト爲スモノニ非ス……………六

第四十章 毀棄及ヒ隱匿ノ罪

毀棄罪

第二百六十一條

一一二 舊刑法第四百二十一條及ヒ刑法第二百六十一條ニ所謂毀棄者クハ損壞ノ意義……………六

刑法施行法

新舊法比照ノ方法

第三條

一 法定刑ノ範圍ヲ異ニスル新舊二法ヲ比照スルニ當リ舊法ノ適用ニ付テノミ酌量減
大審院新刑法判例要旨索引

- 輕ヲ爲スハ違法ニ非ス……………九
- 二 舊刑法第百二條ニ所謂前發ノ刑ヲ以テ後發ノ刑ニ通算スヘキ場合ニ於テ新舊法比照ノ基礎タルヘキ對照刑ヲ求ムル方法……………100
- 三 二箇以上ノ選擇主刑中其一箇ヲ科スヘキ場合ニ於ケル新舊法比照ノ基礎タル對照刑……………100
- 四 新舊法ノ刑ヲ對照スルニ當リ二箇以上ノ主刑アル場合ニ於ケル對照刑……………101
- 五 二箇以上ノ主刑中其一箇ヲ選擇シテ刑ヲ科スヘキ場合ニ於テ法律ニ依リ刑ヲ加重減輕スヘキ又ハ酌量減輕ヲ爲スヘキ事由ノ存スルトキノ對照刑ヲ求ムル方法……………101

累犯加重ニ關スル規定ノ準用

第七條

- 六 苟モ刑法施行前舊刑法ニ依リ刑法ノ懲役ニ相當スル刑ニ處セラレタル者ニ對シテハ刑法施行法第七條第一項ニ依リ刑法ノ累犯ニ關スル規定ヲ準用スヘキナリ……………101

刑名ノ變更

第十九條

- 七 刑法施行前ノ衆議院議員選舉法違犯事件ニ付キ被告ヲ舊刑名タル輕禁錮ニ處シタル判決ハ不法ナリ……………101
- 八 刑法施行法第十九條ニ依リ舊刑法ノ主刑ハ刑法ノ刑名ニ變更セラレタルモノニ非ス……………101
- 九 舊刑法ヲ適用スヘキ犯罪ニ對シテハ新刑法ノ刑名ニ變更シタル刑ヲ言渡スヘキモノニ非ス……………101

第二十二條及第二十五條

- 一〇 刑法施行法第二十二條第一項ト同法第二十五條刑法第六號參照……………101

刑ノ執行猶豫ニ關スル手續

第五十四條

- 一一 刑ノ執行猶豫ヲ與フヘキ情狀ナキトキハ縱令檢事ノ請求アルモ特ニ請求ヲ棄却スル等ノ裁判ヲ爲スノ要ナシ……………101

第五十五條

- 一二 刑法施行法第五十五條第二項ノ規定ニ依リ上訴裁判所ニ於テ新々ニ執行猶豫ノ渡ヲ爲シ得ヘキ場合……………101

刑法

大審院新刑法判例要旨索引終

大審院新刑法判例要旨索引

三

一三 第二審裁判所カ原判決ヲ取消サスシテ刑ノ執行猶豫ノ旨渡ヲ爲シタルハ不法ナ
..... 102

大審院新刑法判例要旨

法學士 小 疇 傳 著

刑 法

第一編 總 則

第一章 法 例

第一條

帝國內ニ於テ犯サレタル犯罪

要旨 苟クモ犯罪行為ニシテ帝國領土内ニ於テ行ハレタル以上ハ縱令其目的カ

刑法第一條

外國ニ於テ遂行セラルヘキ場合ト雖モ刑法第一條ニ依リ帝國刑法ノ支配ヲ受ケサルヘカラス

●日本銀行五圓兌換券偽造等ノ件 明治四十二年(レ)第(四)四一號

理由 帝國外ニ於テ行ハレタル犯罪ニ付テハ刑法第二條第三條所定ノ場合ノ外帝國刑法ヲ適用スヘキモノニアラサルコト勿論ナリト雖モ犯罪行為ニシテ帝國領土内ニ於テ行ハレタル以上ハ縱令其目的カ外國ニ於テ遂行セラルヘキ場合ト雖モ帝國刑法ノ支配ヲ受ケサルヘカラサルコト辯テ俟タス而シテ刑法第五十條明治三十六年勅令第七十三號第二條第三條明治三十七年勅令第七十七號第三條並明治三十八年法律第六十六號第三條ニ於ケル偽造貨幣紙幣銀行券等取得ノ犯罪ハ其授受ノ實行ニ因リ成立スルモノナルヲ以テ帝國内ニ於テ其授受行為ヲ爲シタル以上ハ同犯罪ハ帝國内ニ於テ爲サレタルモノナルヲ以テ之ニ對シテハ帝國刑法ヲ適用セサルヘカラス同犯罪ノ目的カ右貨幣等ヲ外國ニ於テ行使スルニ在ルト之ヲ内國ニ於テ行使スルニ在ルトハ法律ノ適用上何等影響ヲ有スルモノニアラス故ニ原院ニ於テ本件偽造銀行券並ニ露國三留券等カ内國ニ於テ授受セラレタル事實ヲ認メ之ニ對シ前掲各法條ヲ適用處斷シタルハ相當ニシテ本趣意ハ理由ナシ

第六條

刑法第六條適用ノ範圍

要旨 刑法施行前ニ犯サレタル出版法違犯ノ罪ト刑法第六條適用トノ關係私見 刑法第四號第五號ト同趣旨

●出版法違犯ノ件 明治四十一年(レ)第九二六號

理由 出版法違犯ノ罪ハ新刑法實施ニ依リ何等刑ノ變更ナカリシモノナレハ刑法第六條ヲ適用シテ新舊法ノ比照ヲ爲スヘキ限リニアラス故ニ本論旨ハ理由ナシ

要旨 犯罪後法律ノ改正アリ其刑同一ナルカ爲メ舊法ヲ適用シテ處斷スヘキ場合ニ於テモ先ツ刑法第六條ニ依リ新舊兩法ヲ比照セサルヘカラス
私見 刑法第六條ハ輕キ新法ニ遡及力ヲ與ヘタルニ過キサレカ故ニ判示ノ場合ニ於テハ同法條ヲ適用スヘキニ非ス(刑法第四、第五號ト對照)

●召集不應ノ件 明治四十一年(レ)第九八二號

理由 刑法第六條ハ犯罪後法律ノ改正ニ因リ刑ノ變更アリタルトキハ新舊ノ法ヲ比照シテ其中最モ輕キモノヲ適用スヘキコトヲ定メタルモノニシテ不遡及ノ原則ニ對シ例外ヲ設ケタルモノナレハ新舊法ノ刑相異ナル所ナクシテ同一ナルトキハ此例外ノ場合ニ該當セサルヲ以テ原則ニ從ヒ舊法ヲ適用セサルヘカラスト雖モ刑ノ變更アリタルトキ又ハ同一ナリヤハ新舊兩法ヲ對照比較シテ後始メテ知り得ヘキヲ以テ刑ノ變更ナクシテ同一ナルカ爲メ舊法ヲ適用シテ處斷スヘキ場合ニ於テモ先ツ新舊兩法ヲ比照セサルヘカラサルコトハ同條ノ法意ナリトス故ニ原院カ刑法第六條ニ依リ新舊兩法ヲ比照シ其刑ニ輕重ナキヲ以テ舊法ニ從ヒ處斷スヘキモノト判示シタルハ正當ニシテ擬律錯誤ニ非ス論旨ハ理由ナシ【判旨第三點】

要旨 刑法施行前ノ犯罪ニ對シ刑法總則ノ適用上新舊二箇ノ刑ニ何等ノ變更ヲ

生セサルトキハ刑法第六條ヲ適用スルコトナク犯罪當時ノ法律タル舊刑法ノ總則ヲ適用シテ處斷スヘキモノトス
私見 刑法第五號ト同趣旨

●醫師法違反ノ件 明治四十一年(レ)第一〇四八號

理由 刑法施行法第十九條第一項ニ因テ他ノ法律ノ罪名ニ變更ヲ生シ隨ヒテ刑法ノ總則ヲ適用スルニ因テ自ラ其刑ニ變更ヲ來シ新舊二箇ノ刑ヲ生スルコトナシトセス此場合ニ於テハ刑法第六條ニ依リ右新舊ノ刑ヲ比照シ其輕キモノヲ適用シテ處斷セサルヘカラス然レトモ本件ハ前記ノ如ク刑法總則ノ適用上刑ニ何等ノ變更ヲ來シタルモノニ非サルカ故ニ刑法第六條ヲ適用スヘキ場合ニ非サルコト勿論ナリ而シテ此場合ニ於テハ犯罪ノ當時ノ法律タル舊刑法ノ總則ヲ適用シテ處斷ヲ爲スヘキノミ然ルニ原院カ新刑法第十九條ヲ適用シテ沒收ヲ爲シタルハ所論ノ如ク疑律錯誤ノ違法アルモノニシテ全部破毀ヲ免レサルモノトス

要旨 新聞紙條例ハ刑法及ヒ刑法施行法ノ實施ニ因リ其主刑ノ刑名ヲ變更セラレタルモ當該被告事件ニ對スル法定ノ刑期金額ニ變更ナキ以上ハ刑法第六條ヲ適用スヘキ限リニ在ラス
私見 本判旨ヲ正當トス

●新聞紙條例違反ノ件 明治四十一年(レ)第一〇六〇號

理由 刑法第六條ハ犯罪後法律ノ改正ニ因リ刑ノ變更アリタル場合ニ適用スヘキ規定ニシテ刑ノ變更ナキ場合ニ適用スヘキモノニアラス新聞紙條例ハ刑法及刑法施行法ノ實施ニ因リ其主刑ノ刑名ヲ變更セラレタルモ同條例第三十三條ノ違犯タル本案被告事件ニ付キテハ其刑期金額ハ變更セラレサルカ故ニ刑法第六條ヲ適用スヘキ限リニアラス單ニ新聞紙條例ヲ適用シテ處斷スヘキモノトス從テ公訴不受理若クハ無罪放免ノ旨渡ヲ爲ス可キモノナリトノ論旨ハ理由ナキモ原判決ハ刑法第六條ヲ不當ニ適用シタル不法アルヲ以テ此點ノ論旨ハ理由アリ原判決ハ破毀ヲ免レス

刑法施行法第二十二條第一項ト

刑法第六條

要旨 刑法施行法第二十五條ニ依リ其效力ヲ繼續スル舊刑法第二百二十九條第二項ノ犯罪ハ刑法ノ詐欺取財ニ關スル規定ニ變更セラレタルモノトス(刑法施行法第二十二條第一項)從テ刑法施行前ノ同條違反犯罪ニ對シテハ刑法第六條ヲ適用シテ新舊二法ヲ對照スヘキナリ

●定規變更量器所有及詐欺取財ノ件 明治四十一年(レ)第一二二九號

理由 刑法施行法第二十五條ニ掲グル舊刑法ノ規定ハ刑法ニ於テ之ヲ特別法ニ讓リ同法中其規定ヲ設ケサルニ依リ刑法施行法ヲ以テ當分舊刑法ノ規定ヲ其儘存續セシメ刑法施行前ト同一ノ效力ヲ有セシメタルモノナリ故ニ本件ノ如キ刑法施行法第二十五條ニ依ル舊刑法第二百二十九條第二項ノ規定ハ舊刑法ノ規定ノ儘存續スルモノナルモ同條項ノ犯罪ハ舊刑

法ニ規定スル詐欺取財ヲ以テ論スヘキモノニシテ其規定ハ刑法ノ改正ニ因リ變更セラレタルモノト云ハサルヘカラス何トナレハ刑法施行法第二十五條第二項ノ規定ニ依レハ「刑法第八條ノ規定及ヒ本法中他ノ法律ニ關スル規定ハ之ヲ前項ノ規定ニ準用ス」トアリ而シテ同法第二十二條第一項ニハ「他ノ法律中舊刑法ノ規定ヲ摺ケ又ハ舊刑法ノ規定ニ依リ若クハ之ニ依ラサルコトヲ定メタル場合ニ付刑法中其規定ニ相當スル規定アルモノハ刑法ノ規定ニ變更ス」トアルヲ以テ舊刑法第二百二十九條第二項ニ掲ケタル詐欺取財ニ關スル規定ハ新刑法ノ詐欺取財ニ關スル規定ニ變更セラレタルモノト云ハサルヲ得サレハナリ故ニ原判決カ本件犯罪ヲ處斷スルニ當リ其法律適用ニ於テ刑法第六條ヲ適用シ新舊二法ヲ對照シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ【判旨第三點】

七
要旨 明治三十八年法律第六十六號第六條ニ所謂未遂犯罪ノ例トハ新刑法實施後ニ於テハ刑法施行法第二十二條ニ依リ新刑法ノ未遂犯罪ニ關スル規定ニ變更セラレタル結果トシテ刑ノ變更ヲ生シタルヲ以テ刑法第六條ニ依リ新舊二法ヲ比照シ輕キニ從テ處斷スヘキナリ

●韓國流通第一銀行券偽造器械製造等ノ件 明治四十一年(九)第一二二八七號
明治四十二年二月十二日宣告

理由 然レトモ本件ハ明治三十八年法律第六十六號第四條ニ規定スル犯罪ノ未遂ニ係ルヲ以テ同第六條ニ依リ未遂犯罪ノ例ニ照シテ處斷スヘキモノナリトス而シテ其所謂未遂犯罪ノ例トハ元來舊刑法ノ未遂犯罪ニ關スル規定ヲ指シタルモノナリト雖モ新刑法實施後ニ於テハ刑法施行法第二十二條ニ依リ新刑法ノ未遂犯罪ニ關スル規定ニ變更セラレ而シテ新舊二法ノ間其規定ヲ異ニシタル結果刑ノ變更ヲ生シタルヲ以テ原院カ刑法第六條ニ依リ新舊ノ法ヲ比照シ輕キニ從テ處斷シ

タルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

新舊兩法ノ比照ト公訴範圍ヲ定ムル關係

八
要旨 刑法施行以前ノ犯罪ニ對シ新舊兩法ヲ比照スルニ當リ公訴ニ係ル犯罪行為ノ範圍ヲ定ムル標準

●公文書偽造行使等ノ件 明治四十二年(九)第八六九號
明治四十二年七月二十日宣告

理由 刑法施行以前ノ犯罪ニ對シ新舊刑法ヲ比照スルニ當テハ公訴ニ係ル犯罪全部ニ對シテ新舊刑法ヲ適用シ之ヲ比照セサル可カラズ故ニ假令舊刑法ノ下ニハ公訴ニ係ル犯罪行為中ニ包含セラレサル別箇ノ行為ニシテ且ツ罪トナラサルモノナリト雖モ新刑法ノ下ニハ罪トナルヘキ行為ニシテ且公訴ニ係ル犯罪ト牽連シテ一箇ノ犯罪ヲ組成スルモノナルトキハ此行爲ニ對シテモ新刑法ヲ適用シタル上ニテ新舊刑法ノ比照ヲ爲ササルヘカラス而シテ原判決ニ判示シタル所論登記官吏ニ對シ抵當權設定登記ニ關スル虛偽ノ申立ヲ爲シ登記官吏ヲシテ登記簿原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメ且ツ之ヲ登記所ニ備付置カシメ以テ行使ヲ遂ケタル各所爲ハ同判決判示ノ偽造ニ係ル抵當權設定登記申請書其ノ偽造文書行使ノ結果ニシテ同判決判示ノ詐欺取財ノ所爲ト合シ其最モ重キ刑ヲ以テ處斷スヘキ一罪ヲ組成スヘキモノトス然レハ原判決ニ於テ右判示ノ事實ニ對シ新舊刑法ヲ比照スルニ當リ登記官吏ニ對シ抵當權設定登記ニ關スル虛偽ノ申立ヲ爲シ登記簿原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメタル所爲ニ對シテ刑法第五十七條第一項ヲ其登記簿原本行使ノ所爲ニ對シテ同法第五十八條第一項第五十七條第一項ヲ適用シ右各所爲ト判示ノ各文書偽造及行使並ニ詐欺取財ノ所爲トハ互ニ手段若シクハ結果タル關係ヲ有

刑法第六條

スルニ依リ同法第五十四條第十條ニ依リ重キ偽造ノ印鑑證明書行使ノ罪ニ付キ定メタル刑ニ從ヒ處斷スヘキモノトシテ刑
法ノ對照刑ヲ定メタルハ正當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

新舊兩法比照ノ標準

要旨 刑法第六條ニ依リ新舊刑法ノ輕重ヲ定ムルニハ兩法ノ主刑ノミヲ對照比
較スヘク附加刑ニ付キ比照スヘキモノニアラス
私見 新舊兩法ノ比照ニ付刑法施行法ノ適用ナキ場合ニ於テハ主刑ニ次テ附加
刑モ亦比照ノ標準トナルヘキナリ

●委託金詐欺費消官公印盜用官公文書偽造行使ノ件

明治四十一年(レ)第一〇五二號
明治四十二年一月二十一日宣告

理由 新舊兩法ノ輕重ハ主刑ノ輕重ニ依リ之ヲ定ムヘキモノナルコト刑法施行法第二條ノ明定スル所ナルカ故ニ原審
ニ於テ刑法第六條ノ適用上新舊刑法ノ輕重ヲ定ムル爲メ兩法ノ主刑ヲ對照比較シ沒收刑ニ付比照セザリシハ相當ナリ論旨
ハ理由ナシ

刑法施行前ノ犯罪ニ科スヘキ刑

要旨 刑法施行前ノ或犯罪ニ對シ舊刑法ヲ適用スヘキ場合ニ於テハ附加刑タル
沒收處分ニ付テモ亦舊刑法ノ規定ニ依ルコトヲ要ス

一〇

●自殺補助ノ件 明治四十一年(レ)第一〇〇八號
明治四十一年十二月廿一日宣告

理由 本件被告ノ犯罪ニ對シテハ舊刑法ヲ適用スヘキモノナル以上ハ一ノ附加刑タル沒收ノ處分ニ付キテモ舊刑法ノ
規定ニ依ルコトヲ要シ新刑法ノ規定ヲ適用スヘキ者ニアラス故ニ原判決ハ相當ニシテ上告論旨ハ其理由ナシ【判旨第三點】

新舊兩法時代ニ涉リタル連續犯ト
刑法第六條トノ關係

要旨 舊刑法ノ實施當時ヨリ新刑法ノ實施時期ニ涉リテ連續實行セラレタル一
罪タル連續犯ニ對シテハ常ニ其連續行爲ノ終了シタル當時ノ法律タル新刑法ニ
依テ處斷スヘク新舊法ノ比照ヲ爲スヘキ限ニ在ラス
私見 本號及第十二號ノ判旨ハ舊法時代ノ行爲カ新舊兩法ニ照シ共ニ有罪行爲
タル場合ニ限り正當ナリ

●恐喝取財ノ件 明治四十二年(レ)第三七三號
明治四十二年四月二十三日宣告

理由 縱シ假リニ被告ノ所爲ヲ所論ノ如ク舊刑法ノ實施當時ヨリ新刑法ノ實施時期ニ涉リ連續實行セラレタルモノト
スルモ繼續犯ハ一罪トシテ論スヘキモノナルカ故其行爲ノ完結シタル時期ニ於テ行ハルル法律ヲ適用スヘキ事ハ本院ノ判
例トシテ夙ニ認ムル所ナルヲ以テ被告ノ本案事件ニ對シテハ新舊法ノ比照ヲ爲スヘキモノニ非ストス論旨ハ理由ナシ

刑法第六條

九

新舊兩法時代ニ涉リタル單行犯ト 刑法第六條トノ關係

要旨 刑法施行前犯罪ニ着手シタルモ其施行後罪ヲ行ヒ了リタルトキハ常ニ其完成當時ノ法律タル刑法ヲ適用スヘク新舊法ノ比照ヲ爲スヘキ限リニ在ラス

●詐欺取財ノ件 明治四十二年(九)第一〇七三號

理由 被告カ土井亮造ヲ欺罔シ本件ノ犯行ニ着手シタルハ刑法施行前即チ明治四十一年九月中ニ在リト雖モ其欺罔ニ因リテ亮造ヨリ繼續シテ數回ニ金品ヲ騙取シ本件ノ犯罪ヲ行ヒ了リタルハ刑法施行後即チ同年十一月十八日ナルコトハ原判決ニ於テ認ムル所ナレハ原審カ本件ヲ刑法施行後ノ犯罪トシテ同法ヲ適用處斷シ新舊法ノ比照ヲ爲ササリシハ相當ナリ【判旨第四點】

第七條

公務員

要旨 執達吏代理ハ刑法第七條第一項ニ所謂法令ニ依リ公務ニ從事スル職員ナリ

●權利執行妨害ノ件 明治四十二年(九)第九五三號

理由 執達吏代理ハ明治二十三年七月法律第五十一號執達吏規則第十一條ニ依リ執達吏ノ職務ヲ行フヘキ者ナレハ刑法第七條第一項ニ所謂法令ニ依リ公務ニ從事スル職員ナリトス故ニ執達吏代理カ職務ヲ執行スルニ當リ同代理ニ對シ暴行ヲ加ヘタル者ハ刑法第九十五條第一項ノ責ヲ免カレルコトヲ得ス原判決ノ認定事實ニ依レハ執達吏代理中島定一耶カ大垣區裁判所ノ假差押命令ニ基キ假差押ヲ執行スルニ當リ被告三名ハ相謀リテ共ニ肩ニテ定一耶ヲ突キ除ケ其執行ヲ妨害シタルモノニシテ即チ被告等ハ職務ヲ執行スル公務員ニ對シ暴行ヲ加ヘタルモノナレハ刑法第九十五條第一項ニ依リ處罰セラレヘキモノトス然ルニ原院ノ處分茲ニ出テスシテ刑法第二百二十三條ヲ適用シタルハ擬律錯誤ノ違法アルモノニシテ原判決ハ本論旨ニ付全部破毀ヲ免レサルモノトス

第二章 刑

第十四條

懲役又ハ禁錮ノ刑期加重ノ制限

要旨 刑法第十四條ニ規定スル加重刑ノ長期ニ關スル制限ハ併合罪ノ加重ニモ適用アリ

●公私文書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(九)第三四六號

理由 原判決ヲ閱スルニ原院ハ被告濫太郎ヲ累犯ノ規定ニ依リ詐欺取財ノ刑ノ長期ノ二倍以下即チ二十年以下ノ懲役

刑法第十四條

刑法第十八條

ニ處ス可キモノトシテ併合罪ノ規定ヲ適用スルニ當リ更ニ其長期ニ半數ヲ加ヘタルモノヲ以テ長期トシ刑ノ量定ヲ爲シタルモノナレハ刑法第十四條ニ違背スル不法アルヲ以テ論旨ハ理由アリ原判決ハ破毀ヲ免カレンス【判旨第十五點】

第十八條

勞役場留置處分

要旨 刑法施行前ノ犯罪ニ對シ犯罪當時ノ法律タル煙草專賣法第二十二條第四十九條竝ニ舊刑法ノ總則ヲ適用處斷スヘキ場合ニハ新刑法第十八條ノ規定ヲ適用スルコトヲ得ス

●煙草專賣法違反ノ件 明治四十二年(レ)第八四〇號

理由 原判決ヲ查スルニ同判決ハ列示ノ如ク刑法施行前ニ犯シタル本件犯罪ニ付キ被告三之助ニ對シテハ新舊兩法ヲ比照スルコトナク直ニ煙草專賣法第二十二條第四十九條ヲ適用處斷シアリテ犯罪當時ノ法律タル舊刑法ノ總則ヲ適用處斷シタルコト同判文ニ徴シテ自カラ明了ナリトス而シテ同被告ニ對スル本件處分ニ付テハ新舊刑法總則ノ適用上刑ニ何等ノ變更ヲ來ササルニ依リ犯罪當時ノ法律タル舊刑法ノ總則ヲ適用處斷スルヲ相當トス次ニ原判決ハ被告庄太郎ニ對シテハ新舊兩法ヲ比照シ刑ニ輕重ナシトシテ犯罪當時ノ法律タル煙草專賣法第二十二條第四十九條舊刑法第九條ヲ適用處斷シタリ如此原判決ハ本件被告兩名ニ對シテ舊刑法ノ總則ヲ適用處斷シタルモノナレハ所論新刑法ノ總則ニシテ實體法ノ性質ヲ有スル同法第十八條ノ規定ハ本件被告兩名ニ對スル處斷ニ關シテ適用スルコトヲ得ス然レハ原判決ニ於テ本件被告兩名ヲ

處斷スルニ當リ刑法第十八條ヲ適用セザリシハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

一六

要旨 新刑法總則ヲ適用スヘキ數箇ノ犯罪行為ニシテ孰レモ法律上罰金ヲ併科スヘキモノナルトキハ其各所爲ニ付キ各一年以下ノ留置期間ヲ定ムヘキモノトス

●酒造税法及酒母醪及麴取締法違反ノ件 明治四十二年(レ)第一二二七號

理由 原判決ニ依レハ第一乃至第七ノ所爲ハ意思ノ發動ヲ異ニセル各獨立ノ犯罪行為ニシテ連續シタル數箇ノ行為ニアラス而シテ本件犯罪ハ孰レモ法律上罰金ヲ併科スヘキモノナレハ原院力第三乃至第七ノ犯罪ニ付各一年以下ノ留置期間ヲ定メタルハ不法ニアラス又第一第二ノ所爲ハ刑法施行前ノ犯罪行為ニシテ舊刑名タル罰金ノ刑ヲ以テ處分セラレタルモノナレハ之ヲ完納セサルニ於テハ刑法施行法第十三條ニ依リ留置期間ヲ定ムヘキモノニシテ刑法第十八條ニ依リ之ヲ定ムヘキモノニハアラサルヲ以テ本論旨ハ上告ノ理由ナシ

第十九條

沒收例

要旨 偽造印及ヒ偽造委任狀ハ法律ニ於テ其製作又ハ所持ヲ禁止シ何人ニモ其所有ヲ許ササルモノトス從テ刑法第十九條第一項第一號第二項ニ依リ之ヲ沒收

刑法第十九條

一七

スルコトヲ得

私見 偽造シタル印及委任狀ハ刑法第十九條第一項第三號前段ニ所謂犯罪行為ヨリ生シタル物ニ該當スヘキナリ(刑法第十八號對照)

●私印及公私文書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十一年(レ)第一〇〇號

理由 刑法第十九條第一號ノ犯罪行為ヲ組成シタル物ニシテ法律力其製作又ハ所持ヲ禁シ隨ヒテ其存在カ社會ニ有害危險ナルノ故ヲ以テ何人ニモ其所有ヲ許サズ沒收ヲ要スヘキモノアリ所論ノ偽造印及偽造委任狀ノ如キハ其一種類ナリトス而シテ同條第二項ニ「沒收ハ其物犯人以外ノ者ニ屬セサルトキニ限ル」トアリテ其用語廣汎ナルニ徴スレハ其物件カ前顯ノ如ク何人ノ所有ニモ歸屬スヘカラサル場合ニモ沒收ヲ爲スコトヲ得ヘキハ明白ナリトス故ニ原院カ同條ニ基キ所論ノ偽造印及偽造委任狀ヲ沒收シタルハ相當ニシテ本論旨ハ此點ニ付キテハ理由ナシ又所論ノ公正證書ハ前第三點ノ論旨ニ對シ説明シタルカ如ク被告等ノ偽造シタルモノニ非スシテ公證人ノ正當ニ作成シタル文書ナレハ刑法第十九條ヲ適用シテ處分スヘキモノニアラス然ルニ原院カ同條ヲ適用シタルハ違法アルモノニシテ本論旨ハ此點ニ付キ理由アリ因テ原判決ハ全部破毀ヲ免レサルモノトス【判旨第四點】

一八

要旨 偽造變造ノ行為カ犯罪ト爲ル場合ニ在テハ其偽造變造シタル物體ハ刑法第十九條第一項第三號前段ニ該當ス

●日本銀行兌換券偽造ノ件 明治四十二年(レ)第二八四號

理由 偽造變造ノ行為カ犯罪トナル場合ニ在テハ其偽造變造シタル物體ハ犯罪行為ヨリ産出シタル物ナルヲ以テ之ヲ

一九

要旨 偽造文書ハ犯罪行為ヨリ生シタル物ナレハ判決ニ於テ文書偽造ノ罪ヲ認メ其偽造文書ヲ沒收スル以上ハ刑法第十九條第三號ヲ適用シタルコト自カラ明了ナリトス

●私文書偽造行使ノ件 明治四十二年(レ)第六二三號

理由 原判文ヲ查スルニ刑法第十九條ヲ明記セルノミニシテ其第何號ヲ適用シタルヤヲ明記セサルモ原判決ハ被告カ本件受取證ヲ偽造行使シタル事實ヲ認メ同第十九條ヲ適用シタルモノニシテ偽造文書ハ犯罪行為ヨリ生シタルモノナレハ同條第三號ヲ適用シタルモノナルコトハ自ラ明カナリ又本件受取證ハ被告ノ所有ニ屬シ被告以外ノモノノ所有ニ屬セサルコトハ原判文上明白ナルヲ以テ本論旨ハ上告ノ理由ナシ

二〇

要旨 偽造文書ハ其性質上自カラ何人ニ對シテモ之カ所有ヲ許容セサルモノナルコト明カナリトス從テ該文書ヲ沒收スルニ當リテハ犯人以外ノ者ノ所有ニ屬セサル事實ヲ特ニ說示スルノ要ナシ
公證人ニ對シテ虛偽ノ申立ヲ爲シ公正證書原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメタル場合ニハ該證書ハ唯其内容ニ關スル犯人ノ申立カ虛偽ナルニ過キサレハ刑法第十

九條第一號乃至第三號ノ何レニモ該當セサルニ因リ之ヲ沒收シ得ヘキモノニ非ス

私見 判示ノ公正證書原本ハ刑法第五百九條第一項規定ノ罪ニ因リ生シタル物ニシテ同法第十九條第一項第三號前段ノ犯罪行為ヨリ生シタル物ニ該當スヘキナリ

●私印盗用公證文書及私文書偽造行使詐欺取財ノ件

明治四十一年(レ)第一〇六九號
明治四十二年一月二十二日宣告

理由 偽造ニ係ル文書ノ存在カ社會ニ有害危險ナルコト顯然タルヲ以テ斯ル文書ハ其性質上何人ニ對シテモ之ヲ所有スルコトヲ許容スヘキモノニアラス既ニ其性質上之ヲ何人ニ對シテモ所有ヲ許容セサル以上ハ同文書カ犯人以外ノ者ノ所有ニ屬セザルコト説明テ俟タスシテ明カナルヲ以テ該文書ヲ沒收スルニ當リテハ犯人以外ノ者ノ所有ニ屬セザル事實ヲ特ニ說示スルノ要ナキヲ以テ原院ニ於テ所論借用證書ト委任狀カ偽造ニ係ル事實ヲ判定シタル以上ハ之ヲ沒收スルニ當リ被告以外ノ者ノ所有ニ屬セザル事實ヲ特ニ說示セザリシトテ之ヲ理由不備ノ判決ト云フヲ得ス然レトモ原判決ノ事實ニ依ルハ所論公正證書ハ不實ノ事實ナルコトヲ知ラサル公證人諏訪元八カ其權限ニ基キ正當ニ作成シタルモノニシテ偽造ニ係ル文書ニアラス單ニ其内容ニ關スル被告ノ申立カ虛偽ナルニ外ナラサルヲ以テ同證書ハ刑法第十九條第一號乃至第三號ノ何レニモ該當セザルモノナルニ因リ之ヲ沒收シ得ヘキモノニアラス然ルニ原院ニ於テ之ヲ沒收シタルハ不法ニシテ原判決ハ此點ニ於テ擬律錯誤ノ不法ヲ免レス依テ刑事訴訟法第二百八十六條同第二百八十七條ニ依リ原判決ヲ破毀シ本院ニ於テ直

ニ判決スヘキモノトス【判旨第五點】

二

要旨 犯罪行為ニ供セラレタル物トシテ之ヲ沒收スルニハ其物カ共犯人中ノ一人ニ屬スルヲ以テ足レリトシ必スシモ其物ノ所有者タル共犯人ニ依テ犯罪ノ實行行為ニ供セラレタルコトヲ要セス

●謀殺教唆ノ件 明治四十一年(レ)第一一五二號
明治四十二年二月二十五日宣告

理由 沒收ハ附加刑ナルヲ以テ其主刑ヲ科セラルヘキ罪ニ付キ處斷セラルル總テノ犯人ニ對シテ之ヲ言渡スヘキモノトス故ニ犯罪行為ニ供シタルノ故ヲ以テ沒收ノ言渡ヲ爲スニハ其物カ共犯人中何レカ一人ニ屬スルヲ以テ足レリトス必スシモ其物ノ所有者タル共犯人ニ於テ犯罪ノ實行行為ニ供シタルコトヲ要セザルナリ是レ刑法第十九條第二項ノ法意ナリ而シテ教唆ハ刑法第六十一條ニ依リ正犯ニ準スルヲ以テ共同正犯ト同シク正犯トノ關係ニ於テ共犯ヲ以テ律スヘキモノナレハ從テ本件ノ「ピストル」及合口ハ實行正犯タル中島米太郎等カ犯罪行為ニ供シタルモノニシテ其所有者ハ米太郎等ニ非ス教唆者タル被告重藏ナルモ原院カ被告及ヒ米太郎等總テノ共犯人ニ對シテ沒收ノ言渡ヲ爲シタルハ不法ニアラス論旨ハ理由ナシ【判旨第二點】

三

要旨 沒收刑ヲ科スルト否トハ刑ノ言渡ヲ爲ス裁判所ノ職權ニ屬スルモノトス

●私印盗用公私文書偽造行使詐欺取財未遂ノ件 明治四十二年(レ)第一〇號
明治四十二年三月八日宣告

理由 沒收ハ必ス之ヲ科セサルヘカラサルニ非ス之ヲ科スルト否トハ事實裁判所ノ職權ニ屬ス從テ本論旨ハ上告適法ノ理由トナラス【判旨第八點】

刑法第十九條

第二十一條

未決勾留日數ノ通算

要旨 刑法施行前ノ犯罪ニ對シ舊法ヲ適用スル場合ニ於テハ新刑法第二十一條ヲ適用シテ未決勾留ノ日數ヲ本刑ニ算入スルコトヲ得ス

●竊盜及竊盜教唆贓金收受盜贓故買寄藏ノ件 明治四十一年(九)第一〇九八號
明治四十二年二月四日宣告

理由 本件ハ新舊法對照ノ結果輕キ舊法ヲ適用スヘキ場合ナルヲ以テ新刑法第二十一條ヲ適用シテ未決勾留ノ日數ヲ刑期ニ算入セザリシハ相當ナリトス

二三

第九章 併合罪

第五十四條

刑法第五十四條第一項前段ニ所謂一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルル場合

要旨 刑法第五十四條ニ所謂一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルトハ數箇ノ

二四

別異ナル罪名ハ勿論數箇ノ同一ナル罪名ニ觸ルル場合ヲモ包含セシムルノ趣意ナリトス

私見 刑法第五十四條ニ所謂數箇ノ罪名トハ數箇ノ別異ナル罪名ノミヲ指スモノナルコトハ次條第五十五條ニ所謂同一ノ罪名ト對照シテ寔ニ明了ナリトス而シテ一箇ノ行爲カ同一罪名ニ觸ルル數箇ノ法益侵害ノ結果ヲ生シタルトキハ刑法第五十四條前段ニ依ルコトナク當然一罪ヲ以テ論スヘキナリ

●私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十一年(九)第一二〇六號
明治四十二年三月十一日宣告

理由 文書ノ偽造ハ其作製名義ニ偽リアルコトヲ謂フモノナレハ單一ナル意思ノ發動ニ因リ同時ニ二人以上ノ印章若クハ署名ヲ使用シテ權利義務ニ關スル一箇ノ文書ヲ偽造シタルトキハ其行爲タルヤ一箇ナルモ二人以上ノ作製名義ヲ偽リタルモノ即チ二箇以上ノ同一ナル文書偽造罪ニ觸ルルモノナルヲ以テ刑法第五十四條ニ所謂一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルモノトス何トナレハ同條ニ所謂數箇ノ罪名ニ觸ルルトハ數箇ノ別異ナル罪名ハ勿論數箇ノ同一ナル罪名ニ觸ルル場合ヲモ包含セシムル趣意ナレハナリ原判決ノ認定ニ依レハ被告ハ行使ノ目的ヲ以テ山口秀太郎佐藤小一郎名義ノ宛名ナキ土地賣渡契約證書一通ヲ作り秀太郎小一郎ヲ欺キ其名下ニ各實印ヲ押捺セシメ擅ニ自己ノ氏名ヲ名宛人トシテ記入シ以テ右兩人ヨリ被告宛ノ土地賣渡契約證書ヲ偽造シタル事實ナレハ被告ノ所爲ハ同一ナル二箇ノ文書偽造罪ニ觸ルル一箇ノ行爲ニ外ナラスシテ獨立セル數箇ノ犯罪ヲ構成スルモノニ非サルヲ以テ刑法第五十四條第一項ヲ適用スヘク同第四十五條第四十七條ノ如キ併合罪ノ規定ヲ適用スヘキモノニ非ス而シテ舊刑法ニ在テハ私印盜用罪ト私印盜用ニ因ル私書偽造行使

罪トテ結合犯ト爲ササルカ故ニ私印盗用罪ト私書偽造行使罪トハ罪名ヲ異ニシ各獨立ノ犯罪ナルヲ以テ單一ナル意思ノ發動ノ下ニ同時ニ二人以上ノ印影ヲ盗用シ一箇ノ文書ヲ偽造行使シタルトキハ私印盗用ト私書偽造行使トハ各一箇ノ行爲ニシテ各一罪ヲ構成スルノミ數箇ノ私印盗用罪ト數箇ノ私書偽造行使罪トヲ構成セス是レ從來本院判例ノ認ムル所ナリ故ニ原院カ被告ノ所爲ニ對シ所論ノ如キ舊刑法ノ數罪俱發例及ヒ刑法ノ併合罪ニ關スル規定ヲ適用セザリシハ正當ニシテ論旨ハ理由ナシ【判旨第二點】

二五

要旨 一箇ノ欺罔行爲ニ因リ金錢ヲ騙取シ且不法ニ債務ヲ免レタルトキハ即チ一箇ノ行爲ニシテ二箇ノ罪名ニ觸ルルモノトス(刑法第二十四條參照)

●詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第五八四號

理由 原判決ニ認示スル所ニ依レハ被告ハ上野富太郎ニ對スル五圓五十錢ノ債務ヲ不正ニ免レ且ツ同人ヨリ金錢ヲ騙取メソトナ企テ豫テ債權讓渡ノ手續ニ依リ受領シ置キタル西海萬吉外二名ヨリ今田牛太宛金五十三圓ノ貸借公正證書贈本ノ一部偽造ニ係リ無効ノモノナルコトヲ知リナカラ富太郎ニ對シテ之ヲ有效ノモノト詐リ同人ヲ錯誤ニ陥レ右五圓五十錢ノ債務ノ辨濟ニ引當テシメ以テ不法ニ債務ヲ免レタルノミナラス同時ニ其對價ノ內金トシテ金五十錢ヲ騙取シタルモノナルカ故ニ被告カ欺罔手段ニ依リ金錢ヲ騙取シタルハ刑法第二百四十六條第一項ニ該リ其不法ニ債務ヲ免レタルハ同條第二項ニ該リ即チ一箇ノ行爲ニシテ二箇ノ罪名ニ觸ルルモノナルヲ以テ同第五十四條第一項ニ依リ處斷スヘキモノナリ左レハ同條ヲ適用シタル原判決ハ正當ニシテ論旨ノ第一ハ理由ナク又舊刑法ノ重禁錮方刑法ノ有期懲役ニ相當スルコトハ刑法施行法第二條ニ規定スル所ナルヲ以テ本件ニ付キ累犯ニ關スル規定ヲ準用スルニハ刑法施行法第十二條第一項第七條第一項第一號ノ外同第二條ヲ適用セザルヘカラス故ニ原判決ニ同條ヲ適用シタルハ正當ニシテ論旨ノ第二モ亦理由ナシ

二六

要旨 刑法第五十四條ト同法第二百四十條ニ規定スル強盜致死罪トノ關係(刑法第二十七號參照)

●強盜殺人ノ件 明治四十二年(レ)第六一九號

理由 舊刑法ノ下ニ在リテハ所揭被告等ノ行爲カ二箇ノ強盜殺人罪ヲ構成スヘキコトハ當院ノ判例トシテ夙ニ認ムル法理ナルノミナラス刑法ノ下ニ在リテ亦二箇ノ強盜殺人罪ヲ組成ス可キコトハ是亦疑チ存スルノ餘地アルコトナシ何トナレハ所揭總則第五十四條ノ規定ハ一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸レ又ハ各獨立シタル二箇ノ行爲カ犯罪ノ手段若クハ結果タル場合ニ於テ之ヲ結合シ一ノ重キニ從ヒ處分ス可シト云フニ在レハ該條ハ本案ノ如ク一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸レタルニ非ス又強盜行爲ト殺人行爲ト各獨立シテ互ニ手段タリ若クハ結果タル可キモノニモ非サル場合ニ適用スヘキモノニ非サレハナリ左レハ原審ニ於テ被告等カ同時同所ニ於テ重子テ二箇ノ強盜殺人ナル一種特別ナル罪ヲ犯シタル事實ヲ認メ新舊刑法ヲ適用スルニ該リ舊刑法ニ於テハ二罪俱發刑法ニ於テハ併合罪ノ規定ヲ採用シ被告等ヲ處斷シタリシハ相當ナリ【判旨第五點】

二七

要旨 縱令強盜ノ行爲ハ一箇ナルモ之ヲ犯スニ當リ二人以上ノ者ヲ死ニ致シタルトキハ其死ニ至リタル被害者毎ニ各別ノ強盜致死罪ヲ構成ス
私見 刑法第二百四十條規定ノ強盜致死ノ罪ハ強盜ノ行爲ヲ以テ其成立要件トスルカ故ニ一箇ノ強盜行爲ヲ爲スニ當リ假令二人ヲ殺害スルモ一箇ノ強盜致死罪ヲ構成スルニ止マルヘキナリ但シ此場合ハ刑法第五十四條第一項前段ニ依ル

コトナク一罪ヲ構成スヘキナリ

●強盜殺人ノ件明治四十二年(レ)第六八八號

理由 現行刑法及舊刑法ニ於ケル強盜致死罪ハ強盜ヲ爲スニ際シ人ヲ死ニ致スニ因テ成立シ而シテ殺人罪ハ假令單一ノ決意ヲ以テ之ヲ行フモ被害者毎ニ一罪ヲ構成スヘキモノナルヲ以テ強盜ノ行爲ハ假令一箇タリトモ之ヲ犯スニ當リ二人以上ノ者ヲ死ニ致シタルトキハ其死ニ至リタル被害者毎ニ各別ノ強盜致死罪ヲ構成スヘキナリ此解釋ハ舊刑法ニ於ケル強盜致死罪ニ關シ當院從來ノ判例ニ於テ認ムル所ナリ故ニ原判決ニ認メタルカ如ク被告虎彦力梶田三九郎及原爲吉ノ兩名ヲ殺害シテ其所持金ヲ強奪センコトヲ企テ右兩名ヲ殺害シテ各其所持金ヲ強奪シタル以上ハ二箇ノ強盜致死罪ヲ構成スヘキコトハ論ヲ竣タサルナリ然レハ原判決ニ於テ判示ノ事實ニ對シ二箇ノ強盜致死罪ヲ以テ論シ現行刑法施行前ノ犯罪タル被害者三九郎ニ對スル罪ト現行刑法施行後ノ犯罪タル被害者爲吉ニ對スル罪トヲ區別シ各別ニ法ヲ適用シテ之ヲ處斷シタルハ正當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

二八

要旨 公務員カ其職務ニ關シ賄賂授受ノ條件附約束ヲ爲シタル場合ニ於テ其條件ノ到來スルト否トニ依リ或ハ贈與者ト爲リ或ハ受贈者ト爲ルヘキトキハ一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルモノトス

●瀆職法違反並委託金費消ノ件明治四十二年(レ)第一〇六五號

理由 原判決ニ依レハ被告久太郎等ハ竹尾茂等ノ案出シタル金圓贈與ノ提案ニ從ヒ一ノ條件附約束ヲ爲シタルノミナルモ條件ノ到來スルト否トニ依リ或ハ贈與者トナリ或ハ受贈者トナルモノニシテ右約束ハ一面贈賄ノ約束タリ一面收賄ノ

約束ナルカ故ニ其行爲ハ一箇ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルモノト云ハサルヘカラス又被告茂等ハ一所爲ヲ以テ被告次松以下十數名ノ者ニ對シ各獨立セル瀆職ノ行爲アラシコトヲ教唆シタルモノナレハ其行爲モ亦一箇ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルモノト云ハサルヲ得サルヲ以テ原院カ本件ニ付刑法第五十四條第一項前段第十條ヲ適用處分シタルハ違法ニアラサルノミナラス本論旨ハ畢竟原院カ一罪トシテ處分シタルヲ併合罪ナリト主張スルモノニシテ被告ノ不利益ニ歸スルヲ以テ上告適法ノ理由タラス【判旨第十八點】

二九

要旨 公務員ノ職務執行ニ對シ暴行ヲ加ヘ其結果公務員ヲ傷害シタルトキハ同一行爲ニシテ二箇ノ罪名ニ觸ルルモノトス

●傷害ノ件明治四十二年(レ)第一〇五號

理由 刑法第九十五條第一項ハ公務員ノ職務執行ニ對シテ暴行又ハ脅迫ヲ加ヘタル者ヲ處罰スルノ規定ニシテ右暴行ニ因リテ公務員ノ身體ヲ傷害シタル者ニ對スル處罰ヲ包含セス故ニ傷害ノ所爲ニ付キテハ同法第二百四條ニ依ルヘキモノトス而シテ公務員ノ職務執行ニ對スル暴行ノ所爲ト右暴行ニ因リテ公務員ヲ傷害シタル所爲トハ素ト同一行爲ニシテ二箇ノ罪名ニ觸ルルモノニ該當スルヲ以テ同法第五十四條ヲ適用シテ重キニ從テ處斷スヘキモノナリ故ニ原判決ノ擬律ニハ所論ノ如キ違法アルコトナシ

行爲ノ箇數ヲ定ムル標準

要旨 犯罪行爲ノ單一ナルヤ否ヤヲ定ムルニハ特別ノ規定アル場合ヲ除ク外行爲其モノノ箇數ヲ以テ標準ト爲スヘキモノニシテ法益侵害ノ箇數ヲ以テ標準ト

三〇

爲スヘキモノニアラス(刑法第三十一號參照)

● 監禁ノ件 明治四十二年(九)第九四〇號

九月二十三日宣告

理由 我刑法上犯罪行為ノ單一ナルヲ否ヤチ定ムルニハ特別ノ規定アル場合ヲ除クノ外行為其モノノ箇數ヲ以テ標準トスヘキモノニシテ法益侵害ノ箇數ヲ以テ標準ト爲スヘキモノニアラス左レハ數箇ノ法益ヲ侵害シタリト雖モ犯罪行為ノ單一ナルトキハ併合罪ニハアラスシテ刑法第五十四條ノ規定ニ從ヒ處分スヘキモノナルニ依リ原判決ニ被告等カ一箇ノ不可分の行為ヲ以テ二人ヲ監禁シ即チ二箇ノ法益ヲ侵害シタル事實ヲ認メ刑法第二百二十條第一項第五十四條第一項前段第十條ニ間接シタルハ即チ相當ニシテ擬律ノ錯誤ニアラス

要旨 刑法第五十四條ニ所謂行為ノ箇數ハ犯人ノ意思實行ト其實行ニ基ク結果トヲ基本トシテ算スヘク二者各二箇以上アルニ非サル以上ハ行為ハ數箇ナリト云フコトヲ得ス

● 誣告ノ件 明治四十二年(九)第一一九〇號

十月十四日宣告

理由 刑法第五十四條ハ一箇ノ行為ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルル場合ニ付テ規定セリ即チ同條ハ一箇ノ行為ニシテ法律カ刑罰ヲ制裁トシテ保護スル法益ノ數箇ヲ侵害スル場合ヲ規定セルカ故ニ同條ニ所謂行為ノ箇數ヲ定ムル標準ハ行為ニ因テ侵害サル所ノ法益ノ箇數ニ依ルヘキモノニ非サルコトハ同法文ノ趣旨ニ徴シテ明了ナリトス然レハ同條ニ所謂行為トハ犯人ノ意思實行ト其意思實行ニ基ク結果トヲ包括シタルモノニシテ行為ノ箇數モ亦此ノ因果ノ關係ヲ有スル意思實行ト結果トヲ基本トシ算スヘク二者各二箇以上アルニ非サル以上ハ行為ハ數箇アリト謂フコトヲ得サルモノト解スルヲ適當ナ

リトス而シテ原判決ニ於テ認定シタル事實ニ依レハ被告ハ廣島縣賀茂郡吉土實村村長武田豐四郎同村區長榎野清次郎同村區長代理大林逸作及ヒ同村竹崎平四郎ノ四名ヲシテ刑事ノ處分ヲ受ケシムル爲メ右四名ヲ誣告シタルモ其誣告ノ手段トシテハ原判決ハ被告カ判示虛偽ノ事實ヲ記載セル告發書一通ヲ判示ノ檢事局ニ提出シタルコトヲ認定シタルモノト解スヘキカ故ニ被告カ誣告ノ手段トシテ採リタル意思ノ實行ハ一箇タルニ過キサルヲ以テ假令此一箇ノ意思實行ニ因リ前記數名ヲ誣告シタル結果ヲ生スルモ判示被告ノ行為ハ一箇ナリト謂ハサルヘカラス而シテ刑法第五十四條ニ所謂數箇ノ罪名ニ觸ルルトハ異ナリタル數箇ノ罪名ニ觸ルル場合ノミナラス同一罪名ニ數回觸ルル場合ヲモ包含スルモノト解スヘク此解釋ハ當院從來ノ判例ニ於テ認ムル所ナリ然レハ原判決ニ於テ右判示事實ニ對シ被告カ豐四郎外三名ヲ誣告セシハ各刑法第七十二條第六十九條ニ該當シ一箇ノ行為ニシテ四箇ノ罪名ニ觸ルルモノトシテ同法第五十四條第一項ヲ適用シタルハ正當ニシテ本論旨ハ理由ナシ加之本論旨ハ原判決カ判示被告ノ犯罪行為ニ對シテ併合罪ニ關スル刑法第四十七條ノ規定ヲ適用シ其刑ヲ加重セサルハ失當ナリト云フニ歸着シ被告ノ爲メ不利ナル上告論旨ナルヲ以テ上告適法ノ理由トナラス

刑法第五十四條第一項後段ニ所謂手段

若クハ結果ノ意義

要旨 公證人ニ對シテ虛偽ノ申立ヲ爲シテ公正證書ニ不實ノ記載ヲ爲サシメタル所爲ト行使ノ目的ヲ以テ其公正證書ニ他人ノ署名ヲ僞署シタル所爲トノ關係私見 刑法第五十七條第一項ノ罪ハ不實ノ記載ヲ爲サシメタル公正證書ヲ利用スルコトヲ目的トスルモノナレハ其證書ノ成立條件トシテ之ニ他人ノ署名ヲ

偽署スル行爲ハ前記ノ罪ニ對シ刑法第五十四條第一項後段ニ所謂犯罪ノ結果ニ該當ス

●公私文書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第三四六號

理由 公證人ニ對シ虚偽ノ申立ヲ爲シテ公正證書ニ不實ノ記載ヲ爲サシメタル所爲ト行使ノ目的ヲ以テ他人ノ署名ヲ偽造シタル所爲トハ各別箇ノ犯罪ニシテ前者ハ刑法第五十七條第一項ニ後者ハ同第六十七條第一項ニ該ト二者相俟テ刑法上所謂ノ如キ一罪(論旨ニ所謂公正證書偽造行使罪)ヲ構成セス故ニ論旨ハ理由ナシ【判旨第七點】

三三

要旨 詐欺取財ヲ爲ス手段トシテ公正證書ヲ作成セシムル爲メ委任狀ヲ偽造シタル行爲ト詐欺取財罪ノ行爲ニ對シテハ刑法第五十四條第一項ヲ適用スヘキナリ

●公私文書偽造行使等ノ件 明治四十二年(レ)第一〇七一號

理由 原判決ニ依レハ所論委任狀ハ公證人ヲシテ山林ノ立木賣渡ニ關スル公正證書ヲ作成セシムルニ必要缺クヘカラサルモノナレハ該公正證書ノ成立ト分離スヘカラサル密接ノ關係ヲ有スルニ因リ右委任狀ハ公正證書ト相待テ詐欺取財罪ノ實行手段タルヘキ行爲ニ外ナラス故ニ原院カ所論委任狀偽造ノ行爲ヲ以テ本件詐欺取財罪ノ手段トシ刑法第五十四條第一項ヲ適用シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

三四

要旨 公正證書作成ノ代理委任狀ヲ偽造シ公證人ヲシテ不實ノ記載アル公正證

書ヲ作成セシメ之ヲ行使シタル場合ニハ該委任狀ノ偽造行使ハ刑法第五十七條第一項規定ノ犯罪行爲ニ對シテ同法第五十四條ニ所謂手段タル關係ヲ有ス

●公證文書竝私文書偽造行使ノ件 明治四十一年(レ)第一二五號

理由 原院判定ノ事實ニ依レハ本件委任狀ハ本件公正證書作成ノ代理委任狀ナレハ同公正證書偽造行使ノ所爲ノ手段ニ外ナラサレハ右二箇ノ證書偽造行使ノ所爲ハ簡箇獨立シタルモノトシ刑法第四十七條ヲ適用スヘキモノニアラスシテ同法第五十四條ヲ適用處斷スヘキモノトス然ルニ原院ニ於テ刑法第四十七條ヲ適用處斷シタルハ疑律ノ錯誤ニシテ本趣意ハ理由アリ

三五

要旨 行使ノ目的ヲ以テ文書ヲ偽造シ其目的ニ從ヒ之ヲ行使シタルトキハ其偽造ノ所爲ト行使ノ所爲トハ刑法第五十四條ニ所謂手段タリ又結果タル關係ヲ有ス

●私印盜用約束手形竝公私書偽造行使詐欺取財等ノ件

明治四十一年(レ)第一一五三號
明治四十二年二月二十三日宣告

理由 刑法第五十九條ニ於テハ文書圖畫ヲ偽造シタル所爲ノミニテ獨立ノ證書偽造罪ヲ構成スル旨ヲ規定シ其行使ノ所爲ニ對スル制裁ハ特ニ同法第六十一條ニ之ヲ規定シ又有價證券偽造ノ所爲ニ對スル制裁ハ同法第六十二條ニ於テ之レヲ規定シ以テ該偽造ノ所爲ノミニテ獨立シタル一罪トシテ處罰スル旨ヲ明ニシ偽造有價證券行使ノ所爲ニ對スル制裁ハ特ニ同法第六十三條ニ於テ之レヲ規定シタルヨリ考覈スルトキハ我刑法ニ於テハ有價證券偽造ノ所爲ト其行使ノ所爲竝ニ文書圖畫偽造ノ所爲ト其行使ノ所爲トハ何レモ獨立シタル一罪ヲ構成スヘキ別異ノ犯罪ト認メタルモノト云ハサル

ヘカラス既ニ右所爲ニシテ各獨立シタル別異ノ犯罪ヲ構成スルモノト爲ス以上ハ右偽造ト行使トカ同一犯人ノ手ニ於テ遂行セラレタルトニ因リ或ハ一罪ヲ構成シ或ハ又二罪ヲ構成スルカ如キ區別ヲ爲スヘキ條理ナキノミナラス前記法條中其區別ヲ爲スノ法意モ顯ハレサルヲ以テ右偽造罪ト其行使トハ元則トシテハ各箇獨立シタル二箇ノ犯罪ヲ構成スル法意ナリト解スルヲ相當トス而シテ從來本院判例ノ論據トスル實害法規ハ危險法規ニ優ルトノ法則ハ同一所爲カ一方ニ於テハ危險法規ニ觸レ他方ニ於テハ亦々實害法規ニ觸レル場合ニ適用セラルヘキモノニシテ本件ノ如ク危險法規ニ觸レル所爲ハ偽造ノ所爲ニシテ實害法規ニ觸レル所爲ハ其行使ノ所爲ナル場合ニ適用セラルヘキモノニアラサルノミナラス同說ニ從フトキハ犯人カ文書又ハ有價證券ヲ偽造シ其行使ノ實行行為ニ着手後犯人意外ノ障礙等ニ因リ之ヲ遂ケ能ハサルニ至リタル場合ニハ行使罪ノ未遂ヲ以テ論スヘク從テ犯人カ單ニ其偽造ノミヲ爲シタル場合トノ間ニ刑罰ノ權衡ヲ失スルノ不都合ニ陷ルヘキヲ以テ右判例ハ當テ得ス故ニ原院ニ於テ委任狀偽造ノ所爲ニ對シテハ刑法第五十九條第一項又ハ第三項其行使ノ所爲ニ對シテハ同法第六十一條第一項ヲ適用シ約束手形偽造ノ所爲ニ對シテハ刑法第六十二條第一項其行使ノ所爲ニ對シテハ同法第六十三條第一項約束手形裏書偽造ノ所爲ニ對シテハ第六十二條第二項其行使ノ所爲ニ對シテハ第六十三條第一項ヲ適用シタルハ相當ニシテ差モ疑律ニ錯誤アルコトナシ又原院ノ認メタル事實ニ依レハ如上ノ文書ハ被告ニ於テ行使ノ目的ヲ以テ之ヲ偽造シ其目的ニ從ヒ之ヲ行使シタルモノナルヲ以テ其偽造ノ所爲ハ行使ノ手段トナリ行使ノ所爲ハ又偽造ノ結果ニ外ナラサルヲ以テ原院カ前項本件ノ所爲ニ對シテ刑法第五十四條ヲ適用シタルハ相當ナリ而シテ前項第三點ニ對スル判旨ハ本院刑事部ノ判例ニ反スル所アルヲ以テ裁判所構成法第四十九條ニ從ヒ刑事ノ總部ヲ聯合シテ本案ヲ審判シ前判例ヲ翻スモノトス【判旨第三點】

要旨 他人ノ印章及ヒ署名ヲ使用シテ委任狀ヲ偽造シ之ヲ行使シテ公證人ヲシテ公正證書原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメ之ヲ行使シタル場合ト刑法第五十四條

第一項後段トノ關係

●私印私書偽造行使詐欺取財未遂ノ件 明治四十二年(九)第一二二號
明治四十二年三月十一日宣告

理由 他人ノ印章及署名ヲ使用シテ委任狀ヲ偽造シタルトキハ委任狀偽造罪ノミヲ構成シ別ニ印章及署名偽造ノ罪ヲ構成スルモノニアラス而シテ自ら其委任狀ヲ行使スルニ於テハ更ニ偽造委任狀行使ノ罪ヲ構成スルモ其偽造ノ所爲ハ之ヲ行使スル爲ノ手段ト爲リ其行使ノ所爲ハ之ヲ偽造シタル所爲ノ結果ト爲リ又其偽造ノ委任狀ヲ行使シテ公正證書原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメ之ヲ行使スルニ於テハ委任狀行使ノ所爲ハ不實ノ記載ヲ爲サシムル爲ノ手段ニシテ其不實ノ記載ヲ爲サシメタル所爲ハ公正證書原本ヲ行使スル爲メノ手段ト爲リ同原本行使ノ所爲ハ不實ノ記載ヲ爲サシメタル所爲ノ結果ト爲ルモノニシテ如上ノ所爲ハ何レモ手段若クハ結果タル關係ヲ有スルカ故ニ刑法第五十四條第一項後段ヲ適用シ各所爲ニ對スル刑ノ内一ノ最モ重キモノヲ以テ處斷セサルヘカラス然ルニ原院ハ他人ノ印章及署名ヲ偽造シタル所爲ト委任狀偽造ノ所爲ト各別ニ論シ之ヲ二者同一所爲ナリト誤認シテ刑法第五十四條第一項前段ヲ適用シタルノミナラス委任狀偽造ノ所爲ト其行使ノ所爲トノ間ニ手段タリ結果タルノ關係ヲ認メス從テ其間ニ在テハ同法第五十四條第一項後段ノ適用ヲ缺如セルモノニシテ其論旨前段ハ其理由アリト云ハサルヘカラス

要旨 刑法第五十四條ニ所謂犯罪ノ結果タル行為トハ或犯罪カ原因ト爲リ其當然ノ結果トシテ生シタル行為ヲ謂フ

●強盜殺人放火ノ件 明治四十二年(九)第九五一號
明治四十二年十月八日宣告

理由 刑法第五十四條ニ所謂犯罪ノ結果タル行為トハ或ル犯罪カ原因ト爲リ其當然ノ結果トシテ生シタル行為ヲ云フ
刑法第五十四條

刑法第五十四條

モノニシテ其犯罪ト行爲トノ間ニ因果ノ關係アルニアラサレハ同條ノ規定ハ之ヲ適用スヘキモノニアラス原判決ニ依レハ被告等ハ強盜殺人ヲ爲シタル後其犯跡ヲ蔽ハンカ爲メ放火ヲ爲シタルモノニシテ強盜殺人ノ罪ハ被告等カ放火ヲ爲スノ動機タリシニ止マリ放火行爲ノ原因トナリタルモノニアラス之ヲ換言セハ放火ノ罪ハ強盜殺人罪ノ當然ノ結果トシテ生ジタル行爲ニアラサレハ原院カ本件ニ付刑法第五十四條ヲ適用セス併合罪トシテ處分シタルハ擬律ノ錯誤ニアラス

三八

要旨 他人ノ預金通帳及印章ヲ竊取シタル行爲ト之ヲ使用シテ他ヨリ財物ヲ騙取シタル行爲トニ對スル擬律

私見 他人ノ預金通帳ヲ以テ其發行銀行ヨリ預金拂戻名義ニ依リ金員ヲ騙取スルハ同通帳竊取ノ當然ノ結果ニシテ此場合ニハ刑法第五十四條第一項後段ニ依ルヘキナリ

●竊盜及私印盜用ノ件 明治四十二年(レ)第四七七號

理由 被告カ木村太郎外一名名義ノ預金通帳及印章ヲ竊取シタル行爲ト右通帳及印章ヲ使用シテ他ヨリ財物ヲ騙取シタル行爲(銀行ヨリ貯金ノ拂戻名義ニテ金員ヲ騙取シタル行爲ヲ指ス)トハ法律上其所爲ノ性質ヲ異ニスルヲ以テ擬律ノ點ニ於テ亦各別ニ之レヲ論セサルヲ得ス故ニ於原審判文所掲ノ事實ニ對シ右竊盜罪ノ外更ニ銀行ニ對スル詐欺取財罪ヲ認メタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

刑法第五十四條ニ規定スル罪ノ箇數

三九

要旨 刑法第五十四條規定ノ場合ハ次條連續犯ノ規定ト共ニ一罪トシテ規定セラレタルモノニシテ數罪ニ對スル處斷方法ヲ規定シタルモノニ非ス

●竊盜及傷害ノ件 明治四十二年(レ)第一二〇〇號

理由 刑法第五十四條規定ノ場合ハ一罪ヲ構成スルニ止マリ同條ハ其罪ニ對スル處斷方法ヲ規定スルモノニシテ數罪ニ對スル處斷方法ヲ規定シタルモノニアラス數罪タル併合罪ニ付二箇以上ノ裁判アリタル場合ニ於ケル其刑ノ執行方法ニ關シテハ同法第五十一條ノ規定アルモノ同法第五十四條ノ場合ニ關シテ二箇以上ノ裁判アリタル場合ニ付同法第五十一條ノ如キ規定ヲ設ケサルニ由テ觀レハ同條規定ノ場合ハ數罪ニ關スル規定ニアラスシテ次條第五十五條ニ規定スル連續犯ト共ニ一罪トシテ規定セラレタルモノナルコト明了ナリトス而シテ公訴事實中一罪タル關係ヲ有スヘキモノノ一部カ無罪タル場合ニ於テ他ノ部分ヲ有罪トシ之ニ對シテ有罪ノ言渡ヲ爲シタル以上ハ其無罪ノ部分ニ付特ニ之カ言渡ヲ爲スヘキモノニ非ス從テ一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルルモノトシテ刑法第五十四條第一項前段ニ依リ一罪タル關係ヲ有スヘキモ論傷害ト公務員ノ職務執行妨害トノ公訴事實ニ付原判決ニ於テ公務員ノ職務執行妨害ノ點ハ罪トナラサルモノトシ傷害ノ點ニ付テ法律理由ヲ付シ有罪ノ言渡ヲ爲シタル以上ハ其無罪ノ部分ニ付特ニ之カ言渡ヲ爲ササルモ訴ヲ受ケタル事件ニ對シテ判決ヲ爲ササルノ不法アリト云フコトヲ得ス故ニ本論旨ハ理由ナシ

四〇

要旨 刑法第五十四條ノ法意

●私印盜用公私文書偽造行使詐欺取財未遂ノ件 明治四十二年(レ)第一〇號

理由 數箇ノ獨立スル犯罪行爲カ他ノ犯罪ノ手段トシテ行ハレタルトキハ其數箇ノ手段行爲ハ其目的タル犯罪行爲ト

共ニ刑法第五十四條ニ依リ各本條ニ照シ其中最モ重キ刑ヲ科シタル罪ノ範圍内ニ於テ處斷スヘキモノナルコトハ該條ノ法意ナリ故ニ原判決ノ擬律ハ正當ニシテ論旨ハ理由ナシ【判旨第四點】

刑法第五十四條ト累犯加重ニ關スル 規定トノ適用ノ順序

要旨 刑法第五十四條ノ場合ニ在テハ先ツ最モ重キ刑ヲ定メ然ル後累犯ノ適用ヲ爲スヘキモノトス

●持兇器竊盜ノ件 明治四十二年(レ)第一四二號

理由 刑法第五十四條ハ一箇ノ行爲カ數箇ノ罪名ニ觸レ又ハ手段若クハ結果タル行爲カ他ノ罪名ニ觸レルト雖モ之ヲ結合シテ一箇ノ罪ト爲シ其内最重キ刑ヲ以テ同罪ノ本刑ト爲ス旨ヲ定メタルモノナリ而シテ一箇ノ罪ニ對シ數回累犯ノ適用ヲ爲スヘカラサルコト勿論ナレハ刑法第五十四條ヲ適用スル場合ニ在テハ先ツ最重キ刑ヲ定メ然ル後累犯ノ適用ヲ爲スヘキモノナルニ原判決ノ擬律並ニ出テサリシハ不法ニシテ本論旨ハ理由アリ

第五十五條

連續犯ノ成立條件

要旨 同一意思ノ發動ニ基ク數箇ノ所爲ニシテ同一罪名ニ觸レルトキハ刑法第

五十五條ノ規定ヲ適用シ全部ノ行爲ヲ總括シ之ヲ一罪トシテ處分セサルヘカラス

●公印盜用公文書偽造行使監守盜等ノ件 明治四十二年(レ)第四六一號

理由 因テ原判決ヲ查スルニ本件支拂命令書ハ總テ被告三之助ニ於テ松本嘉一カ控ニ支出シタル金額ヲ正當支拂命令書ニ基キ支出シタルモノノ如ク裝フ爲メ公吏ノ印章ヲ盜用偽造シタルモノニシテ同一意思ノ發動ニ基ク連續シタル數箇ノ行爲ナリトス而シテ右ハ何レモ同一罪名ニ觸レルヲ以テ刑法第五十五條ノ規定ヲ適用處分セサルヘカラサルニ原院カ右規定ニ依ラス各罪ヲ成スモノトシテ法律ヲ適用處分シタルハ即チ擬律ノ錯誤ニシテ原判決ハ此點ニ於テモ破綻ヲ免レサルモノトス

要旨 反覆セラレタル數行爲ノ日時及場所ノ異同ハ一罪タル連續犯ノ成立ニ影響ヲ及ホスコトナシ

●取引所法違反ノ件 明治四十二年(レ)第五八八號

理由 凡ソ日時場所ノ異同ヲ問ハス苟クモ單一ノ意思ヲ以テ同種ノ行爲ヲ反覆シテ單一ノ法益ヲ侵害スルニ於テハ連續犯ノ一罪トシテ處分ス可キハ論ヲ俟タス原判決ノ認定事實ニ依レハ被告ハ取引所外ニ於テ取引所ノ定期取引ト同一ノ取引ヲ爲サムトノ意思ヲ起シ明治三十九年十一月ヨリ同四十二年二月ニ至ル迄ノ間ニ其意思ヲ繼續シ一面ニハ大分縣梓葉町ニ於テ河野登外數名ト又他ノ一面ニハ同縣鶴川町ニ於テ渡邊源九郎外數名ト取引所ニ於ケル取引ト同一ノ方法ヲ以テ定期賣買ヲ爲シタルモノニシテ被告ハ其初發ノ意思ヲ繼續シテ同種ノ所爲ヲ反覆シ善良ノ風俗ナル法益ヲ侵害シタル單一ノ結果ヲ生シタルモノナレハ縱ヒ所論ノ如ク日時場所ヲ異ニスモ其連續犯ノ一罪トシテ處分セラルヘキモノナルコトハ當テ

俟タス故ニ原院カ本件ノ事實ヲ連續犯ノ一罪トシテ處分ヲ爲シタルハ相當ナリトス但本論旨中本件ハ被害ヲ異ニスル場合ナルヲ以テ連續犯トシテ處分ス可カラストノ論旨アリ然レトモ本件ノ事實ハ前段ニモ説明シタルカ如ク單一ナル法益侵害ノ場合ナルヲ以テ所論ノ旨趣ハ結局原判決ニ副ハサルモノトス【判旨第十三點】

新法施行ノ前後ニ跨リタル連續犯

ニ對シテ適用スヘキ法規

要旨 新法施行ノ前後ニ跨リタル連續犯ハ全部ノ數行爲ヲ一罪ト爲シ其終了當時ノ法律ニ依リテ處斷スヘキモノトス
私見 新法施行前ニ行ハレタル連續行爲カ舊法ニ依リテモ有罪行爲タル場合ニ限リ本判旨ハ正當ナリ反之若シ舊法時代ノ行爲カ舊法ニ在リテハ有罪行爲トナラサルトキハ假令新法ニ於テ之ヲ處罰スルモ之ニ對シテ新法ノ效力ヲ遡及シテ適用スヘキモノニ非ス

●賭場開張並賭博ノ件 明治四十二年(レ)第一〇二四號

理由 連續犯ハ前後ノ所爲ヲ通シテ一罪ト爲シ處斷スヘキモノナレハ新法施行ノ前後ニ跨リタル連續犯ハ之ヲ一罪ト爲シ其終了當時ノ法律ニ依リテ處斷スヘキモノトス原判決ヲ查閱スルニ所論ノ第二第三ノ犯罪ハ刑法施行ノ前後ニ跨リテ

行ハレタルモノニシテ其終了ハ刑法施行後ニ在リシモノナレハ同法ニ依リテ處斷スヘキモノナルコト論ヲ待タス故ニ原院カ單ニ刑法第八十六條ヲ適用シテ處斷ヲ爲シタルハ相當ナリトス【判旨第六點】

刑法施行前ニ完了シタル連續犯ト 刑法第五十五條適用トノ關係

要旨 刑法施行前犯意ヲ繼續シテ數次ニ取引所法違反ノ所爲(同法第二十五條)ヲ行ヒ舊刑法總則ヲ適用シテ之ヲ處斷スヘキ場合ニ於テハ該犯罪ニ對シテ刑法第五十五條ヲ適用スヘキニアラス

●取引所法違反ノ件 明治四十二年(レ)第一〇七六號

理由 原判決ヲ查閱スルニ其事實認定ノ部ニ被告正吉庄八ハ共謀シテ明治四十一年初旬ヨリ同年四月十日過頃ニ至ル迄ノ間犯意ヲ繼續シテ數十回ニ被告幸兵衛ハ被告豐藏ト共謀シテ明治三十九年十一月九日頃ヨリ明治四十年四月十日頃ニ至ル間犯意ヲ繼續シテ數十回ニ取引所外ニ於テ取引所ノ定期取引ト同一ノ方法ニヨリ米ノ賣買取引ヲ爲シタル事實ヲ判示シアリテ右判示ノ犯罪ハ執レモ刑法施行前ニ終了シタルモノニシテ取引所法ハ刑法及ヒ刑法施行法ノ實施ニ因リ其主刑ノ刑名ヲ變更セラレタルモ取引所法第二十五條第三十二條ノ違犯タル本案被告事件ニ付テハ其刑タル罰金額ハ變更セラレサルカ故ニ刑法第六條ヲ適用シテ新舊法ノ對照ヲ爲ス可キ場合ニアラサルヲ以テ本件犯罪ニ付テハ單ニ取引所法第二十五條第三十二條及犯罪當時ノ法律タル舊刑法總則ヲ適用シテ處斷スヘク刑法總則ノ規定ハ本件犯罪ニ付テハ適用ナキモノトス

然ルニ原判決ニ於テ本件犯罪ニ對シテ刑法第五十五條ヲ適用シタルハ鑿律ニ錯誤アル違法ノ裁判ニシテ本論旨ハ理由アリ
從テ被告正吉、庄八、幸兵衛ニ關スル原判決ハ此點ニ於テ破毀ヲ免カレサルモノトス【判旨第十點】

第十章 累犯

第五十九條

累犯加重

要旨 刑法第五十九條ニ所謂三犯トシテ再犯ノ例ニ依リ處斷スルニ必要ナル條件

● 殺人未遂ノ件 明治四十二年(レ)第七〇八號

理由 刑法第五十九條ニ所謂三犯トシテ再犯ノ例ニ依リ處斷スルニハ初犯ト再犯及再犯ト三犯トノ間ニ各同法第五十六條ニ規定スル條件ヲ具備スルコトヲ要スルハ勿論初犯ト三犯トノ間ニ於テモ等シク同一ノ條件ヲ具備セサルヘカラス故ニ假令初犯ト再犯及再犯ト三犯トノ間ニ各同法第五十六條規定ノ條件ヲ具備スルモ若シ初犯ト三犯トノ間ニ同一ノ條件ヲ具備セザルトキ即チ初犯ノ刑ヲ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三犯ニ當ル罪ヲ犯シタルニ非ラサルトキハ同法第五十九條ヲ適用シ三犯トシテ處斷スルコトヲ得サルナリ然ルニ原判決ハ所論ノ如ク被告隆造カ明治三十年十一月二十五日唐津區裁判所ニ於テ毆打創傷罪ニ依リ重禁錮一月ニ處セラレ同年十二月申其刑ノ執行ヲ終リタル事實ヲ認メ其刑ノ執行ヲ終リタル日ヨリ既ニ五年以上ヲ經過シ即チ明治四十一年十月三十日ニ犯シタル本件犯罪ヲ處罰スルニ當リ既ニ執行ヲ終リタル最近明治三十五年十一月二十四日佐賀地方裁判所ニ於テ同年七月十八日ニ犯シタル毆打創傷罪ニ依リ重禁錮三年ノ前科ヲ通シテ本件犯罪ヲ刑法第五十九條ニ所謂三犯ナリトシテ同法條ヲ適用處斷シタルハ不當

ニ法則ヲ適用シタル違法ノ判決ニシテ原判決ハ此點ニ於テ破毀ヲ免カレサルモノトス

第十一章 共犯

第六十條

共同正犯ノ犯意及行爲

要旨 強盜ヲ爲サンコトヲ共謀シ強盜ノ爲メ見張ヲ爲シタル以上ハ他ノ共犯者カ爲シタル強盜殺人ノ實行ニ加功シタルモノトシテ(實行正犯トシテ)之ヲ處罰スヘキナリ

私見 見張ハ強盜ノ實行行爲ト云フコトヲ得ス從テ假令強盜ヲ爲サンコトヲ共謀スルモ其實行行爲ニ加功セサル以上ハ強盜ノ共同正犯ト云フコトヲ得ス犯罪ヲ幫助シタルモノトシ從犯ヲ以テ論スヘキナリ次ニ強盜傷人罪ノ成立ニハ強盜ノ外ニ傷人ノ意思アルコトヲ要スルヲ以テ致死ノ原因タル傷人行爲ニ付豫見ナキ以上ハ假令強盜ニ付テ共謀スルモ強盜殺人ノ共犯トシテ處罰スルコトヲ得サルヘシ(刑法第四十八號ト對照)

●強盜殺人ノ件 明治四十二年(九)第六一九號

理由 原判決ノ趣旨ハ被告等三名共謀ノ上前掲村役場ニ於テ強盜ヲ爲サンコトヲ企テ被告庄五郎ハ戶外ニ在リテ見張ヲ爲シ之レカ警戒ノ任ニ當リ被告忠次、石藏ハ各兇器ヲ携ヘ役場内ニ押入り強盜殺人ノ行爲ニ及ヒタリト云フニ在レハ被告庄五郎亦強盜殺人犯ノ實行ニ加功シタルコトヲ認メタルコト勿論ナルヲ以テ原審カ被告庄五郎ニ對シ所掲ノ罰條ヲ適用シ他兩名ノ被告ト同一ノ刑ニ處シタルハ相當ナリ要スルニ本論旨ハ原判決ノ趣旨ヲ誤解シ其判旨ニ副ハサル攻擧ヲ爲スモノニシテ上告適法ノ理由トナラス【判旨第一點】

第六十一條

教唆ト犯意

四八

要旨 教唆者カ被教唆者ニ對シ暴力ノ手段ニ依リ財物ヲ奪取スヘキコトヲ教唆シタル以上ハ特ニ毆傷スヘキコトヲ教唆セサルモ被教唆者カ加ヘタル暴力ノ結果タル傷害ニ付キ豫見アリシモノドシテ刑事上ノ責任ヲ負フヘキナリ(刑法第四十七號ト對照)

●強盜傷人ノ件 明治四十二年(九)第四七三號

理由 原判決ニ依レハ被告ハ其長男英藏ニ命スルニ被告カ菊地佐重ト交換ノ上同人ニ引渡テ了シタル青色牝馬一頭ヲ暴力ヲ以テ牽來ルヘキコトヲ以テシタルモノナレハ其命ニ基キ菊地佐重ニ對シ英藏カ加ヘタル暴力ノ結果ニ付テハ被告ニ

於テ刑事上ノ責任ヲ免レ得サルモノトス而シテ被告ハ英藏ニ對シ特ニ佐重ヲ毆傷スヘシトノ指揮ヲ爲シタルモノニアラスト雖モ既ニ暴行ヲ加フヘキコトヲ命シタル以上ハ場合ニ依リ毆傷ノ結果ヲ生スルコトアルヘキハ被告ニ於テ豫見セシ所ト云ハサルヘカラサルヲ以テ本趣旨ハ理由ナシ【判旨第一點】

教唆ト教唆ノ原因タル目的トノ關係

四九

要旨 例令自己ノ罪責ヲ免ルルノ目的ニ出テタリトスルモ苟クモ人ヲ教唆シテ罪ヲ犯サシメタルトキハ其教唆ノ所爲ニ付キ刑法上教唆ノ責任ヲ負ハサルヘカラス 但シ法律規定ノ趣旨ヨリ推考シテ自己ノ罪責ヲ免ルル目的ニ出テタル教唆又ハ幫助行爲ヲ爲シタル犯罪人自身ヲ處罰セサル趣旨明了ナル場合例ヘハ犯罪人カ刑法第三百三條第四百條ノ罪ヲ教唆スルカ如キ場合ニ付テハ本判旨ヲ適用スルコトヲ得ス(刑法第一百五條規定ノ趣旨參照)

●偽證教唆ノ件 明治四十二年(九)第九一七號

理由 自己ノ犯罪ヲ免カルルノ目的ニ出テタリトスルモ苟クモ人ヲ教唆シテ他ノ罪ヲ犯サシムルニ於テハ其所爲タル畢竟自己ノ辯護權ノ範圍ヲ超越シタル行爲ニ屬スルヲ以テ最早之ヲ目シテ辯護權ノ行使ト爲スコトヲ得ス從テ其教唆ノ所爲ニ付テ責任ヲ負ハサルヘカラサルコト亦疑ヲ容レサル所ナリトス而シテ右ノ趣旨ハ本院判例ノ風ニ是認スル所ニシ

刑法第六十一條第六十二條

テ今日之ヲ變更スルノ理由アルヲ見ス左ノハ原院ニ於テ被告カ狩獵法違犯事件ノ控訴中無罪ノ判決ヲ得ンカ爲メ海老原金藏ヲ教唆シテ原判決所掲ノ偽證ヲ爲サシメタル所爲アルコトヲ認メ之ヲ以テ偽證放唆ノ罪ヲ構成スルモノトシ被告ニ對シ刑法第六十九條第六十一條第一項ヲ適用處斷シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

五〇

要旨 刑事被告人カ自己ヲ曲庇スル目的ヲ以テ他人ニ囑託シテ偽證ヲ爲サシメタル場合ニ於テモ刑法第六十九條ノ罪ニ對スル教唆トシテ同法第六十一條第一項ヲ適用處斷スヘキナリ

●詐欺取財及偽證教唆ノ件 明治四十二年(レ)第九五八號

理由 舊刑法第二百二十五條ハ同法第二百五條教唆ニ關スル總則規定ノ單純ナル適用ヲ示シタルニ過キス而シテ刑法ニ在テハ同法偽證ノ罪ニ關シテハ特ニ舊刑法第二百二十五條ニ相當スル特別規定ヲ設ケサルモ原判決第二判示ノ如ク刑事被告人カ自己ヲ曲庇スル爲メ他人ニ囑託シテ偽證ヲ爲サシメタル場合ニ於テモ同法第六十九條ノ罪ニ對スル教唆トシテ同條及同法第六十一條第一項ヲ適用スヘキモノトス從テ原判決ハ所論ノ如キ擬律錯誤ノ違法アルコトナク本論旨ハ理由ナシ【判旨第四點】

第六十二條

現實ノ幫助行爲ト從犯カ豫期シタル行爲トノ關係

五一

要旨 苟モ幫助者ニ於テ正犯ノ犯罪ヲ幫助シタル以上ハ例令其幫助行爲カ犯人ノ豫期シタルモノノ一部ニ過キサリシトキト雖モ從犯ノ成立ヲ妨ケス

●日本銀行五圓兌換券偽造等ノ件 明治四十二年(レ)第四四一號

理由 幫助罪ハ正犯ヲ幫助スルノ行爲ヲ遂行シタル以上ハ其遂行シタル行爲カ犯人ノ豫期シタルモノノ一部ニ外ナラズシテ其企圖セシ目的ハ未タ之ヲ遂ケサリシトキト雖モ幫助ノ既遂罪トシテ完全ニ成立スルモノト云ハサルヘカラス何トナレハ一部ノ行爲ト雖モ其行爲ノ程度ニ於テハ既ニ正犯ヲ幫助シタルモノナレハナリ今本件ニ付原院ノ認メタル被告ノ行爲ハ井村勝太郎カ日本銀行五圓兌換券ヲ偽造スルノ情ヲ知リテカラ同人ノ請ニ從ヒ日本銀行五圓兌換券ノ眞物ヲ攝影シ藥品ヲ用ヒテ原版ヲ作り之ヲ印刷ニ付シタルニ裏面ハ完全ニ出來上リシモ表面不完全ナリシヨリ全券ヲ完成スルヲ得ス爲メニ勝太郎ハ被告ノ技能ヲ疑フニ至リ終ニ被告ハ明治三十七年九月五日頃逃亡シ爾後其關係ヲ絶チタリト云フニ在リテ被告ニ於テ其豫期セシ幫助行爲ノ幾分ヲ遂行シタルモノナルコト明カナルヲ以テ其行爲幫助ノ既遂罪ヲ構成スルモノナルハ毫毛疑ナシ依テ之ニ對シ未遂罪ニ關スル刑法第四十三條ヲ適用スヘキモノニアラス左レハ被告ノ所爲ハ舊法ニ於テハ兌換銀行券條例第十二條舊刑法第八十七條第一項同第八十六條第一項後段同第八十二條第一項ニ該當シ無期徒刑ヨリ三等ヲ減シ尙ホ酌量減輕ニ依リ二等ヲ減スルトキハ一年六個月以上三年九個月以下ノ重禁錮ニ處スヘキモノ刑法ニ於テハ原判決第一事實ニ於ケル井村勝太郎ノ從犯ナルヲ以テ刑法第四百十八條第一項ニ該當スルニ因リ同條所定ノ無期懲役ヲ選擇シタル上同法第六十三條第六十八條第二項ヲ適用シ七年以上十五年以下ノ懲役ヲ以テ對照刑ト爲スヘキモノナルヲ以テ舊刑法ノ刑輕キコト明カナルニ因リ本趣意ハ理由ナシ【判旨第三點】

幫助行爲ノ行ハルヘキ時期

刑法第六十二條

要旨 正犯ヲ幫助スル行為ハ正犯カ犯罪實行ニ着手セル後ニ行ハレタル場合ト雖モ仍ホ之ヲ從犯トシテ論スヘキモノトス

●詐欺取財竝附帶私訴ノ件 明治四十二年(レ)第一〇一四號

理由 正犯ヲ幫助スル爲メニ用フル手段ハ必スシモ正犯ノ犯罪實行着手前ニ於ケル所爲タルコトヲ要スルモノニアラス苟クモ正犯ヲ幫助シテ犯罪ヲ容易ナラシメタル所爲アルニ於テハ其所爲正犯ノ犯罪實行ニ着手シタル後ニ行ハレタル場合ト雖モ之ヲ從犯トシテ論スヘキモノトス何トナレハ正犯ノ犯罪實行ニ着手スル以前ニ於ケル幫助ノ所爲スラ既ニ從犯トシテ處罰セラルルコトヲ免レサルニ拘ラス進テ正犯ノ犯罪實行ニ着手シタル後ニ至リテ爲シタル幫助ノ行為ヲ從犯トシテ處罰スヘカラストノ理由アルヲ看サレハナリ而シテ右ノ趣旨ハ舊刑法第九九條ノ適用ニ關シ本院判例ノ夙ニ是認スル所アリ今刑法從犯ニ關スル規定ヲ見ルニ其第六十二條ニハ單ニ「正犯ヲ幫助シタル者ハ從犯トス」トアルニ過キスシテ舊刑法第九九條ニ比シ法文頗ル簡單ナリト雖モ右ハ舊刑法第九九條ニ存スル如キ不必要ナル文詞ヲ用非サルモノナルニ止リ立法ノ精神ニ至リテハ舊刑法第九九條ノ規定ノ精神ト致テ相異スル所アルモノニアラサレハ右第九九條ノ適用ニ關スル本院ノ判例ハ刑法第六十二條ノ適用ニ付之ヲ變更スヘキ理由ナク從テ原院カ正犯タル被告當七等ノ本件ノ犯罪實行中之ヲ幫助シタル被告瀧太郎ノ所爲ヲ以テ前記新舊法條ノ適用上共ニ從犯ニ擬シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

第二編 罪

第五章 公務ノ執行ヲ妨害スル罪

第九十五條

公務執行妨害罪

要旨 公務員カ將ニ其職務ノ執行ニ着手セントスル場合モ刑法第九十五條第一項ニ所謂「公務員ノ職務ヲ執行スルニ當リ云々」トアルニ該當ス

●公務執行妨害ノ件 明治四十二年(レ)第四〇四號

理由 凡ソ公務員カ職務ノ執行中ニ暴行又ハ脅迫ヲ加ヘラレ執行ヲ妨ケラルル場合ハ刑法第九十五條第一項ニ該當スルモノタルコトハ論ヲ俟タサル所ナレトモ公務員カ未タ職務ノ執行ヲ爲シ始メサルモ將ニ其執行ニ着手セムトスル場合ノ如キモ亦同條項ニ所謂「公務員ノ職務ヲ執行スルニ當リ云々」トアルニ該當スルモノトス去レハ此時ニ於テ犯人カ暴行又ハ脅迫ヲ加ヘテ其執行ヲ妨ケルコトキハ犯人ハ同條項ノ責罰ヲ免ルルコトヲ得ス原判決ノ認定ニ依レハ栃木縣那須郡那珂村役場書記小森平作ハ村長ノ命ニ依リ村稅滯納處分トシテ差押ヘラレタル鼠入ヲ一箇ヲ同村役場へ運搬スル爲ニ被告ノ宅ニ到リタルニ被告ハ熟睡ノ體ニテ其舉動ノ程カナラサルヨリ書記小森平作ハ宅内ニ入ルコトヲ躊躇シ居タル處被告ハ同書記ニ對シ暴言ヲ吐キ且拳ヲ以テ同人ノ面部ヲ毆打シタルモノニシテ右ノ事實ニ由リテ之ヲ觀レハ小森平作ハ未タ差押物ノ運搬ヲ爲シ始ムルニ至ラサリシモ其將ニ運搬ニ着手セムトシタル場合ナリシコト明ナレハ此際被告カ同人ノ面部ヲ毆打シ其執行ヲ妨害シタルハ即チ刑法第九十五條第一項ニ該當スルモノナルカ故ニ原院カ同條ニ關シテ處斷ヲ爲シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

五四

要旨 刑法第九十五條ニ所謂暴行ノ意義

刑法第九十五條

刑法第百八條

●公務妨害ノ件 明治四十二年(レ)第六四四號

理由 刑法第九十五條ニ所謂暴行トハ公務員ノ身體ニ對シ直接タルト間接タルトヲ問ハズ不法ニ攻撃ヲ加フルヲ云フ
原判決ヲ閱スルニ被告ハ賭博犯人トシテ引致セラレタル田久保寅松ヲ派出所事務室ニ於テ取調ヘツツアリシ巡查部長木内
由藏ニ對シ室外ヨリ寅松渡セナソト種種暴言ヲ吐キ同部長カ再三制止シタルモ之ヲ肯セス更ニ同事務室内ニ闖入シ寅松ノ
右手ヲ捉ヘテ同人ヲ室外ニ引出サント努メ右暴行ニ因テ同部長ヲシテ寅松ニ對スル取調ヲ中止スルノ止ムナキニ至ラシメ
其職務執行ヲ妨害シタリトアリテ被告ハ寅松ノ三ヲ捉ヘテ引出サントシ巡查部長ハ之ヲ抑止セントシテ互ニ抗争シタルコ
ト行文上就中「引出サント努メ右暴行ニ因テ云云」等ノ字句ニ依リ自カラ歴然タレハ原判決ハ被告カ巡查部長ノ身體ニ對シ
暴行ヲ加ヘタル事實ヲ認示スルノミナラス巡查部長ノ職務執行中暴行ヲ加ヘタルモノナルコトハ「寅松ヲ取調ヘツツアリ
シ巡查部長木内由藏ニ對シ云云取調ヲ中止スルノ止ムナキニ至ラシメ」トアルニ依リ之ヲ認示シタルコト明白ナルカ故ニ
刑法第九十五條第一項ヲ適用シタル原判決ハ擬律錯誤ニ非ス其他ハ原院ノ職權ニ屬スル證據ノ取捨判斷ニ對スル非難ニ過
キスシテ上告適法ノ理由トナラス

第九章 放火及ヒ失火ノ罪
放火罪

第百八條

要旨 村役場ト刑法第百八條ニ所謂現ニ人ノ住居ニ使用スル建築物トノ關係

五五

私見 刑事訴訟法第五十七號ト對照

●竊盜竝放火ノ件 明治四十二年(レ)第二一五號

理由 刑法第百八條ニ於ケル現ニ人ノ住居ニ使用スル建築物ナル文詞ト舊刑法第四百二條ニ於ケル人ノ住居シタル家
屋ナル文詞トハ共ニ人ノ住居ノ用ニ供シタル建築物ナル旨ノ同一意義ヲ有シ其間區別アルコトナシ而シテ村役場ハ役場吏
員カ其職務執行ノ爲メ現ニ住居スル用ニ供サンタル建築物ナルヲ以テ之ヲ燒燬シタル被告等ノ行爲カ前記法條ニ違背スル
モノナルコト明カナリ但シ犯行當時ハ被告兩名以外ニ何人モ同家屋内ニ現在セザリシコトハ原判文上明カナリト雖モ現ニ
同役場吏員ノ住居ニ使用セラレツツアリ被告兩名ハ宿直員トシテ同家屋ニ在リシ以上ハ適被告以外ノ役場吏員カ同夜同役
場内ニ現在セザリシト爲メニ同役場ハ人ノ住居ニ使用セサル家屋ナリト云ヒ得ヘキ者ニアラス依テ本趣意ハ理由ナシ

第百九條

要旨 物置小屋ト刑法第百九條第一項ニ所謂「人ノ現在セサル建築物」トノ關係

●放火ノ件 明治四十一年(レ)第一〇一七號

理由 刑法第百九條ニ所謂建築物中ニハ人ノ住居スヘキ建築物ハ勿論人ノ現在スルコトアルヘキ建築物ヲモ包含スル
モノトス而シテ物置小屋ハ人ノ住居スヘキ建築物ニハアラサルモ人カ其内ニ立入り現在スルコトアルヘキ建築物ナルヲ以
テ原院カ物置小屋ヲ燒燬シタル被告ノ所爲ヲ刑法第百九條第一項ニ間擬シタルハ擬律ノ錯誤ニアラス

第十六章 通貨偽造ノ罪

刑法第百九條

四

五六

第四百四十八條

五七

要旨 兌換銀行券條例第十二條ト刑法第四百四十八條第一項トノ關係

●日本銀行兌換券偽造ノ件 明治四十二年(レ)四月十九日宣告

理由 刑法第四百四十八條ニハ行使ノ目的ヲ以テ通用ノ貨幣、紙幣又ハ銀行券ヲ偽造又ハ變造シタル者ハ云云トアルカ故ニ刑法ノ施行ニ依リ兌換銀行券條例第十二條ハ廢止セラレタルモ、ナルニ刑法第四百四十八條第一項ト兌換銀行券條例第十二條ト併セテ適用シタルハ不法ニシテ本論旨モ亦理由アリ【判旨第三十七點】

第十七章 文書偽造ノ罪

五八

要旨 農會ノ文書及印ノ性質

●委託金費消公印盜用公文書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第九九號

理由 仍テ按スルニ神戸市農會ナルモノカ私法人ニシテ公法人ニ非サル事ハ農會法及農會令竝ニ神戸市農會會則等ノ各規定ニ徴シ明瞭ニシテ本案被告ノ文書偽造印影盜用ノ各所爲カ公文書偽造及公印盜用ノ罪名ニ觸レサル事ハ洵ニ上告所論ノ如クニシテ原判決ハ疑律ニ錯誤アル不法アリテ到底破毀ヲ免レサルモノトス

五九

要旨 電信法第三十三條規定ノ罪ト文書偽造及行使罪トノ區別

●官文書偽造私印私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第一六六號

理由 電報電信紙中警察署ノ名義ヲ冒シ其署用ニ關スル電文ヲ記入シ之ヲ郵便局ニ差出スニ於テハ公務署ノ作ルヘキ文書ヲ偽造行使シタルモノナルコト論テ俟タス而シテ旭川警察署ノ署名ハ公文書ノ一部ヲ爲スモノナレカ故ニ公文書偽造行使ヲ以テ論スル以上ハ刑法第六十五條ヲ適用シ署名偽造ヲ以テ論スヘキモノニアラス又電信法第三十三條ハ單ニ電報ノ内容カ虛偽ナル場合ニ適用スヘキモノニシテ本件ノ如ク警察署ノ名義ヲ冒シテ虛偽ノ文書ヲ電信紙ニ記入シ之ヲ行使シタルカ如キ場合ニ適用ス可キモノニアラサレハ本論旨ハ執レモ理由ナシ【判旨第二點】

六〇

要旨 戶籍法第二百十五條ニ所謂詐僞ノ届出ト文書偽造及行使罪トノ區別

●官文書偽造私印私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第一六六號

理由 戶籍法第二百十五條ニ所謂詐僞ノ届出トハ届出ノ内容ニ虛偽アル場合ノミテ指稱シ本件ノ如ク他人ノ名義ヲ冒シテ届書ヲ偽造行使シタル場合ヲ包含セサレハ本論旨ハ理由ナシ【判旨第一點】

六一

要旨 偽造ノ證書ヲ真正ノ證書トシテ裁判所ニ提出スルノ目的ヲ以テ自己ノ訴

認代理人ニ交付シタル場合ニ於ケル偽造證書行使既遂ノ時期

私見 本件判示ノ場合ニ於テ真正ノ文書ナリト詐リ偽造文書ヲ辯護人ニ交付シタルトキハ偽造文書ノ行使ナルコト勿論ナリト雖モ更ニ情ヲ知ラサル辯護人ヲ利用シテ之ヲ裁判所ニ提出セシメタルトキハ更ニ行使ノ所爲アリタルモノト謂フヘク此場合ニ於テハ二個ノ行使行爲ハ連續シタル一罪トシテ其最終ノ行使行

爲終了ノ時ヲ以テ同罪完成ノ時期ト爲スヲ相當トス

●私印盗用私書偽造行使ノ件 明治四十二年(レ)第一八四號

理由 訴訟代理人ハ當事者ヨリ提出スル證據書類ノ眞否ヲ判別シ之ヲ裁判所ニ提出スルノ當否ヲ判斷スヘキ職責ヲ有スルモノナレハ假令當事者ノ最終ノ目的ハ裁判所ニ提出セントスルニ在ルニモセヨ苟モ偽造ノ證書ヲ眞正ノ證書トシテ自己ノ訴訟代理人ニ交付シタル所爲ハ其訴訟代理人トノ關係ニ於テ訴訟代理人ニ對シ偽造證書ヲ事實證明ノ用ニ供シタルモノニ外ナラサルヲ以テ偽造證書ヲ行使シタルモノトス然ルニ原院ハ被告カ偽造ノ約定證ヲ訴訟事件ノ立證ニ供スル爲メ自己ノ訴訟代理人タル辯護士本間季明ニ交付シタル事實ヲ認メナカラ之ヲ以テ偽造證書ノ行使ト爲サス其後同辯護士ヨリ裁判所ニ提出シタル時ヲ以テ行使ノ既遂ト爲シタルコト判文上明白ナレハ原判決ハ疑律錯誤ノ不法アルモノニシテ破毀ヲ免レシ論旨ハ結局理由アリ但辯護士ニ行使シタル時期カ明治三十八年一月三十一日以後同年五月十七日迄ノ間ニ在ルコトハ是亦判文上明白ナレハ確的ニ行使ノ日時ヲ指示セサルモ公訴ノ時効ニ關係ナキヲ以テ原判決ハ違法ニ非ス此點ノ論旨ハ理由ナシ

要旨 偽造證書ヲ當該官吏ニ提出シテ事實證明ノ具ニ供セントスル目的ヲ以テ之ヲ眞正ノ證書トシテ告訴又ハ告發ノ代人ニ交付スル場合ニ於ケル偽造證書行使既遂ノ時期(刑法第六十一號參照)

●私印私書偽造行使ノ件 明治四十二年(レ)第八八四號

理由 告訴又ハ告發ノ代人カ證據書類ヲ司法警察官又ハ檢事ニ提出スルハ假令告訴又ハ告發本人ノ依頼ニ因ルモ代人

ハ其眞偽ヲ判別シ之ヲ提出スルノ當否ヲ判斷シタル上自己ノ責任ヲ以テ爲スヘキモノニシテ本人ノ指揮命令ニ盲從シ機械的ノ動作ヲ爲スヘキモノニアラス故ニ告訴又ハ告發ノ本人タル被告人ノ目的ハ假令偽造證書ヲ司法警察官又ハ檢事ニ提出シテ事實證明ノ具ニ供スルニ在リトスルモ之ヲ代人ニ眞正ノモノナリトシテ交付スルトキハ其瞬間ニ於テ偽造證書行使罪ハ完全ニ成立スルモノニシテ此ト同趣旨ノ解釋ハ本件ト其性質ヲ同フスル場合即チ訴訟當事者カ偽造證書ヲ眞正ノモノトシテ訴訟代人ニ交付シ訴訟代人ヲシテ之ヲ裁判所ニ提出セシメタル場合ニ於ケル偽造證書行使罪ノ完成時期ニ關シテ當院從來ノ判例ニ於テモ認ムル所ナリ左ノハ所論判例第一事實ノ場合ニ於テハ被告等(各上告人等)カ判示ノ偽造文書ヲ其告訴代人ニ眞正文書トシテ交付シタル時ニ於テ偽造文書行使罪ハ完全ニ成立シタルモノナルニ原院カ告訴代人ニ之ヲ交付シタル時ヲ以テ同罪ヲ完成シタルモノトセシメテ告訴代人ヲシテ檢事局ニ提出セシメタル時ヲ以テ同罪ヲ完成シタルモノトシテ處斷シタルハ即チ疑律ノ錯誤ニシテ原判決ハ此點ニ於テ破毀ヲ免レンス(判旨第一點)

第一百五十五條

要旨 帝國鐵道廳使用ノ驛名札ト刑法第一百五十五條第三項ニ所謂公務所ノ作ルヘキ文書トノ關係

●官文書偽造行使官文書毀棄及竊盜ノ件 明治四十二年(レ)第七五六號

理由 所論ノ驛名札ハ帝國鐵道廳ニ於テ其所管事務ニ關シ作製スル文書ナレハ舊刑法第二百三條ニ所謂官ノ文書ニシテ現行刑法第一百五十五條第三項ニ所謂公務所ノ作ル可キ文書ナリトス故ニ原院カ被告ノ驛名札ヲ偽造行使シタル所爲ニ對シテハ舊法第二百三條第一項現行刑法ニ在リテハ偽造ニ付第一百五十五條第三項行使ニ付第一百五十八條第一項第一百五十五條

刑法第五十六條第五十八條

第三項並ニ第五十四條其署名札ヲ毀棄シタル所爲ニ對シテハ同法第二百三條第二項第一項現行刑法ニ在リテハ第二百五十八條ヲ適用シタルハ相當ニシテ原判決ニハ所論ノ如ク擬律錯誤ノ違法アルコトナシ

第六百五十六條及第六百五十八條

要旨 公務員カ單ニ自己ノ保管權限ニ屬スルニ過キサル種類ノ文書ヲ現ニ保管シアルモノト僞リ之ヲ僞造行使シタルトキハ刑法ニ在テハ公務員其職務ニ關シテ虛僞ノ文書ヲ作り且之ヲ行使シタルモノトシテ處斷セサルヘカラス
私見 刑法第五十六條ニ所謂「虛僞ノ文書ヲ作り」トハ公務員カ其職務ニ關シ自己カ作成スヘキ權限ニ屬スル文書ノ内容ヲ僞リ作成スルコトヲ意味スルニ外ナラサルナリ

●公印盜用公文書僞造行使ノ件 明治四十二年(レ)第五二五號

理由 舊刑法第二百五條ニ所謂「管掌ナル語ハ官吏カ僞造變造ノ目的タル文書ヲ作成スル職務權限ヲ有スル場合ト單ニ文書ヲ保管スル職務權限ヲ有スル場合トヲ包含スルモノト解スヘキヲ相當トス何トナレハ同條ノ精神ハ官吏カ其職務ニ關シ文書ヲ僞造變造スル所爲ヲ重罰スルニ在リテ其間區別ヲ爲スノ條理アラサルヲ以テナリ故ニ村長ニ於テ其保管ニ屬スヘキ種類ノ文書ヲ現ニ保管シツツアルモノトシテ之ヲ僞造行使シタルニ於テハ其行爲ハ舊刑法ニ於テハ管掌ニ係ル文書ヲ僞造行使シタルモノトシテ處斷スヘク刑法ニ於テハ其職務ニ關シ文書ヲ僞造シ且之ヲ行使シタルモノトシテ處斷スヘキモノナルコト勿論ナリ今本件ニ付キ原院ノ認メタル事實ハ被告ハ山口縣厚狹郡厚東村長奉職中當時ノ收入役タル尾上梅之進ヲ欺キ同人ヲシテ本件決算報告書附表ニ虛僞ノ記入ヲ爲サシメ村會ニ認定ニ付スル爲メ之ヲ村會ニ提出シタルモノト云フニ在リテ本件事實ハ被告ニ於テ本件決算報告書附表ヲ自己カ保管シツツアルモノトシテ之ヲ僞造スルニ當リ其情ヲ知ラサル村長收入役尾上梅之進ヲ利用シ自己ニ代リ同附表ヲ作成セシメタル事實ニ外ナラス左レハ梅之進ハ器械的ニ動作シタルモノニシテ其動作ハ法律上之ヲ被告ノ動作ト同一視スヘキモノナルヲ以テ同人カ官吏タルト否トハ其行爲カ舊刑法ニ於ケル管掌文書僞造行使ノ罪又ハ刑法ニ於ケル公吏カ其職務ニ關シ文書ヲ僞造シタル罪ヲ構成スル點ニ何等ノ影響ヲ有スルモノニアラサルノミナラス舊刑法ニ於ケル文書僞造行使罪ハ縱令ヒ自ラ文書ヲ僞造セスト雖モ其僞造タルノ情ヲ知テ之ヲ行使シタル以上ハ文書僞造行使ノ罪ヲ免レ得サルモノナルコトハ刑法ト異ナル所ナキヲ以テ假リニ被告カ村長收入役尾上梅之進ヲシテ本件決算報告書附表ヲ作成セシメタルハ自己ノ保管ニ屬セサル以前ニ在リトスルモ之ヲ行使シタルハ自己ノ保管ニ歸シタル後ナルヲ以テ若シ原判決既示ノ如キ事實ナルニ於テハ被告ノ行爲ハ新舊何レノ刑法ニ於テモ之ヲ罪トシテ罰スヘキモノナルニ原院ニ於テ法律上罪ト爲ラサルモノトシ檢事ノ控訴ヲ棄却シタルハ不法ナリ

第六百五十七條及第六百五十八條

要旨 虛僞ノ登記申請ヲ爲シ登記官吏ヲシテ登記簿ニ不實ノ登記ヲ爲サシメタル者ノ該文書行使ニ對スル刑法上ノ責任

●私印盜用私書僞造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第六五六號
理由 登記官吏カ登記ヲ終ヘタル後其登記簿ヲ自己ノ所屬登記所ニ備付クヘキコトハ登記官吏ノ職務上當然爲スヘキ

刑法第五十七條第五十八條

事項ニ屬ス故ニ虚偽ノ登記申請ヲ爲シ登記官吏ヲシテ登記簿ニ不實ノ登記ヲ爲サシメタル者ニ於テ其登記簿ハ當然登記官吏ニ依テ其所屬登記所ニ備付ケラレルモノナルコトヲ豫見シナカラ虚偽ノ登記申請ヲ爲シタル以上ハ此ノ必然ノ結果タル不實ノ記載アル登記簿行使ノ所爲ハ虚偽ノ登記申請者ニ於テ登記官吏ノ職務上當然爲スヘキ行爲ヲ利用シテ間接ニ之ヲ實行シタルモノト云フ可ク自己カ直接ニ其所爲ニ干與セザリシノ故ヲ以テ右所爲ニ對スル刑法上ノ責任ヲ免ルルコトヲ得サルナリ叙上ノ責任問題ハ全然法律上ノ問題ニ屬シ證據ニ依テ之ヲ説明スヘキ性質ノモノニアラス而シテ本件不實ノ記載アル登記簿カ登記官吏ニ依テ其所屬登記所タル豊橋區裁判所御油出張所ニ備付ケラレルヘキコトハ固ヨリ被告喜次郎カ虚偽ノ登記申請ヲ爲ス當時ニ於テ豫見シタル所ナルコトハ原院カ原判決ニ採用シタル各般ノ證據ヲ綜合考覈シテ之ヲ認メタルモノナルカ故ニ結局原判決ハ所論ノ如ク擬律錯誤若クハ理由不備ノ不法アルコトナシ故ニ本論旨ハ理由ナシ【判旨第二點】

六六

要旨 公證人ニ對シ他人ノ代理人ナリト詐リ公正證書ヲ作成セシメ之ニ代理資格ヲ詐リ署名シタル所爲ハ刑法第五十八條第一項第五十七條第一項ニ問擬スヘキモノニシテ同法第五十五條ヲ以テ論スヘキモノニ非ス
私見 刑法第六十五號及第七十號ト對照

●私印及公私文書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十一年(レ)第一〇〇〇號 明治四十一年十二月二十二日宣告

理由 新刑法ニ照シ所論ノ事實ヲ觀察スルニ被告藤十郎カ公證人ニ對シ深井久四郎及其妻多喜ノ代理人ナリト詐ハリ同公證人ヲシテ公正證書ノ原本ヲ作成セシメテ之ニ署名シタル事實ハ被告カ公證人ニ虚偽ノ事實ヲ申立テ代理人ニ非サルニ代理人ナリト告ケ公正證書ニ不實ノ記載ヲ爲サシメタルニ過キサルモノニシテ新刑法ニ於テハ所論ノ如ク公正證書ヲ偽

六七

要旨 刑法第五十七條規定ノ罪ト第五十五條規定ノ罪トノ差異

●委託金費消私印盜用公正證書偽造行使詐欺取財等ノ件

明治四十一年(レ)第一二二八號 明治四十二年二月八日宣告

理由 抑モ刑法第五十八條第五十七條ハ犯人カ自己ノ名義ヲ以テ公證人ニ公正證書ヲ作成セシメタル場合ナルト將々他人ノ名義又ハ其代理資格ヲ詐ハリ公證人ニ公正證書ヲ作成セシメ其資格ニテ之ニ署名スル場合ナルトナ間ハス苟モ公證人ニ虚偽ノ事實ヲ申立テ權利義務ニ關スル公正證書ノ原本ニ不實ノ記載ヲ爲サシメ之ヲ行使シタル者ヲ處罰スルヲ以テ其旨趣トス而シテ原判決中第三項ノ認定事實ニ依レハ被告ハ相被告正映ト共謀シテ正映ノ父正宴ノ代理名義ヲ冒シ公證人ニ對シ正宴カ眞ニ貸借スルモノノ如ク詐言シ同公證人ヲシテ正宴カ正映ト連帶シテ金六百圓ヲ借用スル旨ノ不實ナル記載ヲ爲サシメ以テ公正證書ノ原本ヲ作成セシメ代理資格ヲ以テ之ニ署名シ之ヲ同公證人役場ニ備付ケタルモノニシテ右ハ前掲第五十八條第五十七條ニ該當スル事實ナルコト言テ俟タス而シテ又所論ノ第五十五條第三項ハ犯人カ其第一項第二項記載ノ方法ニ依ラスシテ公務所若クハ公務員ノ作ル可キ文書圖畫ヲ偽造シ又ハ公務所若クハ公務員ノ作リタル文書圖畫ヲ變造シタル場合ヲ處罰スルモノナレハ同條第三項ハ前項ノ事實ニ適用スヘキ規定ニ非サルコト明ナリ去レハ原院カ刑法第五十五條第三項ヲ適用スルコトナクシテ同法第五十八條第五十七條ヲ適用シテ本件ヲ處斷シタリシハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

第五百五十九條

刑法第五十七條第五十八條第五十九條

六八

要旨 他人ノ印章ヲ使用シテ權利義務ニ關スル文書ヲ偽造シタル者ノ處分

●公正證書偽造行使私印盜用私書偽造行使詐欺取財ノ件

明治四十二年(レ)第四一五號
明治四十二年四月三十日宣告

理由 他人ノ印章ヲ使用シテ權利義務ニ關スル文書ヲ偽造シタル所爲ハ刑法第百五十九條第一項ノ文書偽造罪ヲ構成スルモノナレハ同條項ニ依リ之ヲ處罰スルヲ以テ足り其他ニ印章ノ不正使用罪ヲ以テ處罰スヘキモノニアラサルヲ以テ原院カ所論ノ事實ニ對シ刑法第百六十七條第二項ヲ適用セサルハ不法ニアラス(判旨第三點)

六九

要旨 他人ノ署名ヲ偽造シタルノミニ止マル所爲ト文書偽造罪トノ關係

●私印私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第五四〇號

理由 凡ソ現行刑法及ヒ舊刑法ニ於テ私文書偽造罪ノ成立ニハ他人ノ作製名義ヲ冒シテ文書ヲ作成スルコトヲ要シ單ニ他人ノ署名ヲ偽造シタルノミニテハ未タ以テ文書ヲ偽造シタリト云フコトヲ得ス而シテ原判決ヲ閱スルニ其事實認定ノ部ニ被告定期ハ實益新聞社日本實益會ノ外交員ノ事務ニ從事中東京市内ニ於テ自己作製ノ會員名簿牛込部(四十一年押第一一〇八號ノ一)ニ擅ニ牛込區築土八幡町松尾幾三郎同區白銀町神谷字兵衛同區津久戸前町太田吉兵衛同區揚場町升本喜兵衛同區同町中村嘉七同區市ヶ谷八幡町佐藤吉兵衛同區市ヶ谷田町三丁目吉田ヨシ同區西五軒町佐久間由三郎ノ氏名ヲ記入シテ保安會員名簿(押同號ノ三)ニ擅ニ同區改代町田草川萬兵衛同區同町關根新助同區原町一丁目高橋新太郎ノ氏名ヲ記入シ松尾幾三郎升本喜兵衛ノ名下ニハ被告所有ノ被告ノ實印ヲ田草川萬兵衛神谷字兵衛ノ名下ニハ被告所有ノ有合印ヲ何レモ押捺シ佐久間由三郎關根新助ノ名下ニハ印ノ影蹟ニ擬シタルモノヲ筆寫シ其他ノ前記五名ノ名下ニハ各其氏ニ相當スル私印(押同號ノ十一ノ内)ヲ偽造シテ各之ヲ押捺シ以テ前記十一名ノモノカ會員トナリタルモノノ如ク文書ヲ偽造シ云ト

七〇

要旨 他人ノ代理者タル資格ヲ詐リ文書ヲ作成シタル所爲モ刑法第百五十九條

第一項所定ノ犯罪中ニ包含セラルルモノトス

私見 刑法ニ所謂文書ヲ偽造シトハ文書ノ作成名義ヲ僞ルノ義ニシテ文書ノ作成名義即チ文書カ何人ノ作成ニ係ルト云フコトト文書ニ表示セラレタル作成者ノ資格トハ區別スルコトヲ要ス代理人ノ資格ヲ以テ作成セラレタル文書ハ代理人ノ意思ヲ表示シタル文書ニシテ被代理者本人ノ文書ニアラス他人ノ代理人タル資格ヲ僞リ作成シタル文書ハ其作成者ノ資格ニ僞リアルニ止マリ文書ノ偽造ニアラス又其署名ハ被代理者本人ノ署名ヲ偽造シタリト云フコトヲ得ス

●私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第五六四號
明治四十二年六月十日宣告

理由 凡ソ他人ノ代理者タル資格ヲ以テ文書ヲ作成スル場合ニ於テ其代理者ハ自己ノ僞メニ之ヲ作成スルモノニアラスシテ本人即チ被代理者ノ僞メニ之ヲ作成スルモノナレハ其文書ハ代理者其人ノ文書ニアラスシテ本人ノ文書ニ屬シ從テ該文書ハ代理者ニ對シ其效力ヲ生スルモノニアラスシテ本人ニ對シ其效力ヲ生スルモノト論定セサルヘカラス故ニ苟クモ

他人ノ代理者タル資格ヲ詐リ文書ヲ作成スルニ於テハ其效果ハ直接ニ他人ノ署名ヲ詐リ文書ヲ作成シタル場合ト致テ擇フ所ナキヲ以テ刑法第百五十九條第一項所定ノ犯罪中ニハ前記ノ所爲ヲモ包含スルモノニシテ右ハ本院ニ於テ既ニ判示シタル趣旨ナリトス(明治四十一年(九)第三九號事件、同年十一月十日判決)左レハ原判決ニ於テ被告カ小坂久馬吉ノ代理者タル資格ヲ詐リ本件ノ契約書ヲ作成シテ之ヲ行使シタル所爲ヲ私文書ノ偽造及行使ノ罪ヲ構成スルモノト爲シタルハ相當ナルモ其所爲ニ擬スルニ刑法第百五十九條第一項ヲ以テセスシテ同條第三項ヲ以テシタルハ擬律ニ錯誤アル裁判タルヲ免レヌ何トナレハ右所爲ハ同條第一項ニ規定セル犯罪中ニ包含スルモノト解釋スヘキコト前示説明ノ如クナル以上ハ其所爲ニ對シテハ同條項ヲ適用スヘキハ當然ニシテ同條第三項ヲ適用スヘキモノニアラサルコト言テ俟タサレハナリ故ニ原判決ハ此點ニ於テ結局破綻セラルヘキ理由アルモノトス

七一

要旨 刑法第百五十九條第一項前段ニ所謂他人ノ署名使用ト其後段ニ所謂偽造シタル他人ノ署名使用トノ差異

● 文書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(九)第一二三六號

理由 刑法第百五十九條第一項ニ所謂他人ノ印章中ニハ有合印ヲ包含セサルコトハ論旨ノ如クナルモ名義人カ眞實筆記シタル署名ヲ冒用シテ文書ヲ作成シタル場合ハ同條項ノ前段ニ該リ新タニ他人ノ名義ヲ冒用シテ文書ヲ作成シタル場合ハ同條項ノ後段ニ該ルヲ以テ原院カ本件被告ノ所爲ニ對シ前記條項ヲ適用シタルハ相當ナリ故ニ本論旨ハ理由ナシ

第百六十一條

七二

要旨 行使ノ目的ヲ以テ他人ノ印章若クハ署名ヲ使用シテ權利義務又ハ事實證

明ニ關スル文書ヲ偽造シ且ツ之ヲ行使シタルトキノ擬律(刑法第三十五號刑事部聯合判決ニ依テ變更セラレタリ同號參照)

● 私印盜用私書偽造行使ノ件 明治四十一年(九)第九七二一號

理由 行使ノ目的ヲ以テ他人ノ印章若クハ署名ヲ使用シテ權利義務又ハ事實證明ニ關スル文書ヲ偽造シタルトキハ之カ行使ヲ待タスシテ刑法第百五十九條ノ文書偽造罪ヲ成立スルコトハ所論ノ如クナルモ偽造シテ行使シタルトキハ危險ノ程度ハ進ミテ他人ニ害ヲ生シ又ハ生シ得ヘキモノナルヲ以テ實害法規ハ危險法規ニ優ルトノ原則ニ依リ單ニ同條第六十一條ノ偽造文書行使罪ヲ以テ處斷スヘキモノトス原判決ノ認定ニ依レハ被告ハ土井トクノ實印ヲ盜用シテ同人名義ノ證書ニ通テ偽造シ之ヲ行使シタル事實ナルヲ以テ被告ノ所爲ハ單ニ同第六十一條ノ偽造文書行使罪ヲ構成シ從テ公訴ノ時効ハ行使ノ日ヨリ起算スヘク偽造ノ日ヨリ起算スヘキモノニ非サルカ故ニ行使ノ時ヲ明治三十九年五月十五日及ヒ明治四十年四月二十日ト判示シタル以上ハ本件ノ公訴時効ハ完成セサルコト明白ナルヲ以テ偽造ノ日時ヲ判示セサルモ原判決ハ事實理由不備ニ非ス本論旨ハ理由ナシ(判旨第二點)

七三

要旨 犯人カ他人ノ署名ト其偽造シタル他人ノ印章トヲ使用シテ自ラ文書ヲ偽造シ自身ニ之ヲ行使シタル所爲ニ對スル擬律(刑法第三十五號ニ依リ變更セラレタリ)

● 私印及公私文書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十一年(九)第一〇〇〇號

理由 新刑法第百五十九條第一項ハ他人ノ署名又ハ偽造シタル他人ノ印章ヲ使用シテ文書ヲ偽造シテ未タ行使セサル

場合ヲ處罰シ又同法第六十一條第一項ハ他人ノ偽造シタル文書ヲ犯人カ行使シタル場合ヲ處罰スルノミナラス犯人カ自カラ偽造シタル文書ヲ亦自カラ行使シタル場合ヲモ處罰スルモノナルコトハ其條文ニ徴シテ判然タリ原判決ノ認定ニ依レハ被告等ハ他人ノ署名ト其偽造シタル他人ノ印章トヲ使用シテ自カラ委任狀ヲ偽造シ自身ニ之ヲ行使シタルモノニシテ被告ノ所爲ハ要スルニ委任狀ヲ偽造シテ行使シタル一所爲ナルカ故ニ新刑法第六十一條第一項ニ該當スルモノナルコト明ナレハ被告等ハ同法條ニ依リテ處斷セラレヘキモノトス而シテ法律ハ同法條ノ刑期ヲ特定セスシテ第五十九條第一項ノ刑期ニ同シキモノト定メタルハ第六十一條ニ依リテ處斷ヲ爲サムニハ必ス第五十九條ノ刑期ニ依ラサルヘカラス左スレハ原院カ前記兩法條ヲ適用シテ處分ヲ爲シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ【判旨第七點】

七四

要旨 犯人カ他人ノ印章若クハ署名ヲ使用シ權利義務ニ關スル文書ヲ偽造シテ自ラ之ヲ行使シタル所爲ニ對スル擬律刑法第三十五號ニ依リ變更セラレタリ

●私印盜用私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十一年(レ)第一〇三〇號

理由 犯人カ他人ノ印章若クハ署名ヲ使用シテ權利義務ニ關スル文書ヲ偽造シテ自ラ之ヲ行使シタル場合ニハ其所爲ハ偽造シテ行使シタル一罪ニシテ獨立シタル偽造ト行使トノ二罪アルニ非ス故ニ此場合ニハ單ニ新刑法第六十一條第一項ニ依リテ處斷ヲ爲スヘキノミ然レトモ同條ニハ特定ノ刑ヲ法律ハ同法第五十九條第一項ノ刑ヲ以テ同條ノ刑ト定メタルカ故ニ此場合ノ處斷ニハ同法第六十一條第一項ト第五十九條第一項トノ兩條ヲ適用スルコトヲ要ス然ルニ原院ノ處分茲ニ出テテ偽造ノ所爲ト行使ノ所爲トナ二罪ナリトシ其間ニ手段結果ノ關係アルモノト認メ前記兩條ノ外向同法第五十四條第一項ヲ適用シテ處斷ヲ爲シタルハ擬律錯誤ノ違法アルモノニシテ原判決ハ破毀ヲ免ラサルモノナレハ本論旨ハ結局理由アリ

七五

要旨 偽造證書行使ノ意義

●私印盜用私書偽造行使ノ件 明治四十一年(レ)第九七二號

理由 偽造證書ノ行使トハ證書ノ本旨ニ從ヒ使用スル場合ノミナラズ非ス者モ偽造ノ證書ヲ真正ノ證書トシテ之ヲ他人ニ提出シ或ル證明ノ用ニ供スルニ於テハ文書ノ信用ヲ害スル點ニ於テ證書ノ本旨ニ從ヒ使用シタルト一般ナルチヲ行使ノ事實アルモノトス被告カ本件偽造證書二通ヲ公證人ニ提出シ確定日附ヲ受ケタル所爲ハ證書ノ本旨ニ從ヒ使用シタルモノニ非スト雖モ公證人ニ對シ真正ノ證書トシテ之ヲ提出シタルモノナレハ其證書ノ成立ヲ證明シタルモノニ外ナラサルチ以テ其所爲ハ偽造證書ノ行使タルヲ免レンス故ニ本論旨ハ理由ナシ【判旨第三點】

七六

要旨 戶籍吏ニ對シ偽造ノ養子縁組届書ナルコトヲ告ケテ之ヲ受付ケシメタル場合ニ於ケル偽造届書行使既遂ノ時期

●私印盜用私書偽造行使ノ件 明治四十二年(レ)第一二一八號

理由 戶籍吏ニ對シ偽造ノ養子縁組届書ナルコトヲ告ケテ之ヲ受理セシメタル場合ニ在テハ其戶籍吏ニ對スル偽造文書ノ提示ハ未タ以テ行使ト云フヘカラサルモ苟クモ戶籍吏トシテ之ヲ受付ケ戶籍役場ニ備付ケシムルニ於テハ其届書ハ眞ノ文書トシテ同役場ニ保管スヘキモノナレハ茲ニ行使ノ事實ヲ生シ偽造文書ノ行使罪ヲ構成スルモノトス而シテ原判決ニハ「因テ養子縁組届書ノ偽造ヲ完成シ即日之ヲ同村役場ニ提出シ戶籍主任加藤益雄ニ依頼シ右届書記載ノ日ニ届出アリシモノノ如ク受理セシメテ右偽造文書ノ行使ヲ爲シタルモノナリ」トアリテ其受理セシメトアルハ單ニ偽造ノ届書ヲ加藤益雄ニ提示シタル趣旨ニアラスシテ益雄ヲシテ之ヲ受付ケ戶籍役場ニ備付ケシメタル趣旨ナルコト文理上毫末ノ疑アルコト

ナケレハ原院カ偽造文書ノ行使ヲ以テ論シタルハ相當ニシテ原判決ニハ事實及證據ニ付理由不備ノ不法アルコトナシ

第十八章 有價證券偽造ノ罪

第六十二條

七七

要旨 刑法第六十二條ト第六十七條第二項トノ關係

私見 第一、他人ノ印章ヲ偽造シタル所爲ハ偽造者自カラ偽造印章ヲ使用シタル所爲中ニ包含處罰セラルヘキモノニアラス原則トシテハ各獨立シタル別箇ノ罪(刑法第六十七條第一項ノ罪及ビ同條第二項ノ罪)ヲ構成スヘキモノ偽造印章ノ使用ハ印章偽造ノ結果ニ外ナラサルヲ以テ刑法第五十四條ニ依リ一罪トシテ處罰スヘキナリ

私見理由 刑法ニ於テハ他人ノ印章ヲ偽造スル罪(刑法第六十七條第一項)ト偽造印章ヲ使用スル罪(刑法第六十七條第二項)トハ各獨立シタル別箇ノ罪トシテ規定スルモノニシテ一ハ他ニ對シテ補助的規定ノ關係ヲ有スルモノニアラス(例ヘハ犯罪ノ豫備ヲ罰スル規定ト着手以上ノ所爲ヲ罰スル規定ノ間ニ於ケルカ如キ關係ヲ有スルモノニアラス)從テ實害法規ハ危險法規ニ處ルトノ法則ハ叙上ノ場合ニ適用スルコトヲ得サルナリ從テ犯人自カラ他人ノ印章ヲ偽造シ且ツ之ヲ使用シタル場合ニ於テモ印章偽造ノ所爲ト偽造印章使用トハ原則トシテハ各獨立シタル別箇ノ罪ヲ構成スルモノトス然レト

モ叙上ノ場合ニ於テハ偽造印章ノ使用ハ印章偽造ノ結果ニ屬スルヲ以テ刑法第五十四條ニ依リ一罪トシテ處罰セラルヘキラス以上ノ論旨ハ刑第三十五號揭載刑事聯合部判決ニ於テ犯人自カラ文書ヲ偽造シ且ツ之ヲ行使シタル場合ニ於テ原則トシテハ文書偽造ノ罪ト偽造文書行使ノ罪ト各別箇ノ罪ヲ構成スヘキモノ偽造文書ノ行使ハ文書偽造ノ結果ニ外ナラサルヲ以テ刑法第五十四條ヲ適用シテ處罰スヘキモノナリト説明シタルト其理ニ於テ異ナル所ナシ

私見 第二、他人ノ印章ヲ偽造シ且ツ之ヲ使用シテ有價證券ヲ偽造シタル場合ニ於テハ印章偽造ノ所爲ト偽造印章使用ノ所爲トハ有價證券偽造ノ所爲中ニ包含處罰セラルヘキモノニアラス原則トシテハ各獨立シタル別箇ノ罪ヲ構成スヘキモノ以上ノ所爲ハ一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸レ若クハ互ニ手段タリ結果タル關係ヲ有スルカ故ニ刑法第五十四條ニ依リ一罪トシテ處罰スヘキナリ

私見理由 同一行爲ニ依テ違犯セラレタル數箇ノ法規中一カ其行爲ノ全部ヲ總轄スル場合即チ法規ニ於ケル犯罪ノ構成要件ト其行爲トカ全部一致スルトキハ刑ノ輕重ニ關係ナク其法規ノミヲ適用スヘキコト學者間ニ異論ナキ所ナリ然レハ偽造シタル他人ノ印章ヲ使用シテ文書ヲ偽造シタル罪(刑法第五十九條第一項)中ニハ偽造印章ヲ使用スル所爲ヲ包含處罰スヘク此ノ場合ニハ別ニ偽造印章使用ノ罪(刑法第六十七條第二項)ヲ構成セサルカ故ニ刑法第五十四條第一項ヲ適用スルコトナクシテ當然一罪タル刑法第五十九條第一項ノ文書偽造罪ヲ以テ論スヘキナリ反之同法第六十二條第一項ニ規定スル有價證券ヲ偽造スル罪ノ成立ニハ偽造ノ印章ヲ使用スルコトヲ以テ必要條件トセス此等偽印ノ使用ハ同罪ノ實行ニ際シ普通ニ伴フヘキ手段ナリト云ヒ得ルニ止マルカ故ニ前者ハ後者ノ中ニ當然包含處罰セラルヘキモノニアラス即チ偽造

印章ヲ使用シテ有價證券ヲ偽造シタルトキハ偽造印章使用ノ所爲ハ同法第六十七條第二項(若シ公務所又ハ公務員ノ印章ナラハ同法第六十五條第二項)ニ觸ルルト同時ニ有價證券ヲ偽造スル實行々爲ノ一部ヲ爲スモノニシテ即チ同法第六十二條第一項ニモ觸ルルモノト云フヘク從テ此ノ場合ハ同法第五十四條第一項前段ニ該當スヘク而シテ他人ノ印章ヲ偽造スル所爲ハ偽造印章ノ使用及ヒ有價證券偽造ノ所爲ニ對シテ互ニ手段タリ結果タル關係ヲ有スルヲ以テ同法第五十四條第一項後段ニ該當スルヲ以テ以上三箇ノ法規違犯ノ關係ニ對シテハ同法第五十四條ヲ適用處斷スヘキナリ【本論旨ハ本號掲載ノ判例ト反對ナリ】

私見 第三假リニ偽造印章使用ノ所爲ハ有價證券偽造ノ所爲中ニ當然包含處罰セラルルモノトスルモ印章偽造ノ所爲ト有價證券偽造ノ所爲トハ原則トシテハ互ニ獨立シタル別箇ノ罪ヲ構成スヘク互ニ手段タリ結果タル關係ヲ有スルヲ以テ刑法第五十四條ニ依リ處斷スヘキナリ

私見理由 他人ノ印章ヲ偽造スル罪(刑法第六十七條第一項)ト偽造印章ヲ使用スル罪(同條第二項)トハ各獨立シタル別箇ノ罪ナルコトハ恰モ文書偽造罪ト偽造文書行使罪トカ各獨立シテ別箇ノ罪ヲ爲スト其理ニ於テ異ナル所ナキナリ故ニ假令偽造印章使用ノ所爲カ有價證券偽造ノ所爲中ニ包含處罰セラルト雖モ之カ爲メニ印章偽造ノ所爲マニモ其獨立ヲ失ヒ偽造印章使用ノ所爲ト共ニ有價證券偽造ノ所爲中ニ包含處罰セラルヘキノ理アルコトナシ【以上ノ論旨ハ印章偽造ノ罪ト刑法第五十九條第一項ノ罪トノ關係ニ付テモ適用スヘキナリ】

●私印私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十一年(九)第一〇三九號
 宣告 二月五日

理由 刑法第六十七條第二項ハ印章若クハ署名ノ不正ノ使用又ハ偽造印章若クハ偽造署名ノ使用ノ所爲カ他ノ犯罪ノ所爲中ニ包含處罰セラレズ獨立シテ一ノ犯罪ヲ構成スル場合ヲノミ規定シタルモノニシテ既ニ同所爲カ他ノ法律ニ於テ他ノ所爲ト共ニ包括シテ處罰セラレタル場合ハ同項ノ規定セサルモノト解スヘキヲ相當ナリトス夫ノ第五十五條第一項第五十九條第一項ノ場合等ニ於テハ印章若クハ署名ノ不正ノ使用又ハ偽造印章若クハ偽造署名ノ使用ノ所爲ハ自カラ文書偽造ノ所爲中ニ包含處罰セラレタルモノナルヲ以テ更ニ之ヲ第六十七條第二項ニ照ラシ處斷スヘキモノニアラサルカ如キ是レナリ而シテ第六十三條第六十二條ノ規定ヲ受ケテ制定セラレタルモノナルヲ以テ同條ニ所謂偽造變造ノ有價證券又ハ虛偽ノ記入ヲ爲シタル有價證券ナル文意ハ其前條ニ於ケル有價證券ノ偽造變造又ハ虛偽ノ記入ヲ爲シタル有價證券ナル文意ノ如何ニ因リ定マルモノトス依テ同條ノ規定ノ趣意ヲ按ズルニ同條ニハ第五十五條第五十九條等ニ於ケルカ如ク特ニ他人ノ印章若クハ署名ヲ不正ニ使用シ又ハ偽造シタル印章若クハ署名ヲ使用シ云云トノ文詞ナシト雖モ元來同條規定ノ公債證券官署ノ證券ノ如キハ法制上當ニ印章ノ押捺ヲ其成立要件トスルモノ又會社ノ債券及ヒ其他ノ有價證券中ニハ印章ノ押捺ヲ以テ成立條件ト爲サズ單ニ署名アルヲ以テ十分ナリト爲スモノアリト雖モ此等ノ證券ニモ事實上印章ノ押捺アリテ之レヲ缺クモノ殆ント之レナキノミナラス自署ナキ場合ニ於テハ之ニ代フルニ記名捺印ヲ以テスヘキモノナルカ故ニ同條有價證券ノ偽造變造等ノ場合ニ於テハ偽造印章使用等ノ所爲ハ自ラ有價證券偽造ノ所爲中ニ包含處罰セラレアルコト明カニシテ特ニ其旨ヲ同條中ニ明示スルノ要ナキモノト認メタルカ爲メ特ニ之レヲ明揭セサリシ立法ノ趣旨ナリト解スルチ最モ事理ニ適スルモノトス果シテ然ラハ本件ノ場合又ハ同法第六十七條第二項ヲ適用スルチ要スルモノニアラサレハ原院カ第六十七條第二項ヲ適用處斷セサリシハ相當ニシテ本趣意ハ理由ナシ【判旨第二點】

要旨 他人ノ印章ヲ偽造シ且之ヲ使用シテ有價證券ヲ偽造シタル場合ト刑法第六十七條第一項及ヒ第二項適用トノ關係(刑法第七十七號私見參照)

●私印盗用小切手偽造行使詐欺取財並附帶私訴ノ件

明治四十二年(レ)第五六〇號
明治四十二年六月二十四日宣告

理由 他人ノ印章ヲ偽造スル罪(刑法第六十七條第一項)ト偽造印章ヲ使用スル罪(同條第二項)トハ元來各獨立シタル別箇ノ罪ナルモ他人ノ印章ヲ偽造シ且ツ其偽造印章ヲ使用シテ有價證券ヲ偽造シタル場合ニ於テハ有價證券ノ性質上ヨリ推論シテ印章偽造及ヒ偽造印章使用ノ所爲ハ共ニ刑法第六十二條第一項ニ規定スル有價證券ヲ偽造スル所爲中ニ包含處罰セラル可ク此場合ニ於テハ同法第六十七條第一項及ヒ第二項ヲ適用スヘキモノニアラス此解釋ハ當院從來ノ判例ニ於テ認ムル所ナリ然レハ原判決ニ於テ所謂ノ如ク被告ハ村井雪造ノ私印及小切手ヲ偽造行使シテ株式會社山陽貯蓄銀行ヨリ金員ヲ騙取センコトヲ企テ雪造ノ印願ヲ偽造シ小切手用紙ニ村井雪造ノ名義ヲ偽造シテ其振出名義額面三百圓ノ小切手一通ヲ作成シ該小切手ノ雪造名下ニハ右偽造印ヲ押捺シテ小切手ノ偽造ヲ完成シタル事實ヲ認メタルモ右判示ノ事實ニ對シ新舊刑法ノ比照ヲ爲スニ當リ刑法第六十七條第一項及第二項ヲ適用セザリシハ正當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

七九

要旨 刑法ニ所謂有價證券ノ意義及約束手形ヲ偽造シタルモノノ處分

●約束手形詐欺裏書行使約束手形偽造行使委託金騙取ノ件

明治四十二年(レ)第九一號
明治四十二年三月十六日宣告

理由 刑法ニ所謂有價證券トハ證券上表示セラレタル權利ノ行使ニ其證券ノ占有ヲ必要トスルモノヲ汎稱ス故ニ約束手形モ其性質上當然有價證券ノ中ニ包含セラレヘキモノトス原判決力約束手形ヲ偽造シ又ハ之ニ虚偽ノ記入ヲ爲シテ行使シタル所爲ニ對シ有價證券偽造ニ關スル規定ヲ適用シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

八〇

要旨 小切手ハ刑法第六十二條ニ所謂有價證券中ニ包含セララルルモノトス

●私印盗用爲替手形及私書偽造行使詐欺取財ノ件

明治四十二年(レ)第八五〇號
明治四十二年十月七日宣告

理由 刑法第六十二條ニ所謂有價證券トハ證券上表示セラレタル權利ノ行使ニ其證券ノ占有ヲ必要トスルモノヲ汎稱ストノコトハ本院ノ判決ニ於テ既ニ認メラレタル所ナリトス而シテ所謂ノ小切手モ亦其所持人カ其權利ヲ行使スルニハ小切手ノ占有ヲ必要トスルモノナレハ其有價證券タルコト明ナリ其支拂人カ支拂ノ要求ニ應スル義務アルト否トニ依リ有價證券タル性質ヲ妨クルモノニ非ス因テ論旨ハ理由ナシ

第十九章 印章偽造ノ罪

第六十五條

公務所ノ印章

八一

要旨 郵便局ノ日附印ト刑法ニ所謂公務所ノ印章トノ關係

私見 刑法第六十五條ニ所謂公務所ノ印章トハ公務所ノ署名ニ代ヘ若クハ署名ト共ニ公務所ヲ表示スル爲メニ押捺セララル所ノ印章ヲ指シ假令公務所ニ於テ使用スル所ノ印章ナリト雖モ以上ノ要件ヲ具備セザルトキハ同條ニ所謂公務所ノ印章ト謂フコトヲ得ス而シテ郵便物ニ押捺スル日附印ハ郵便物發着ノ日時及

ヒ其取扱局ヲ證明スル效力ヲ有スト雖モ其取扱局ノ署名ニ代ヘテ同局ヲ表示スル爲メニ押捺セラルルモノニアラサルカ故ニ公務所ノ印章ニアラスシテ同法第六十六條ニ所謂公務所ノ記號ニ該當ス

私見理由 印章トハ之ヲ廣義ニ解スルトキハ或物體ノ表面ニ存在スル一定ノ形狀(文書ニ非ス)ヲ他ノ物體ニ押捺シテ常ニ一定ノ影蹟(印影)ヲ永久的ニ現出セシメ以テ或事實ヲ證明スルノ用ニ供セラルルモノヲ總稱シ舊刑法第九十六條ニ規定シタル產物商品等及ヒ書籍什物等ニ押用スル官ノ記號印章モ廣義ニ於ケル官ノ印章ト云フコトヲ得ヘキナリ而シテ同法第六十六條ニ於テ公務所ノ記號ニ關スル規定ヲ設ケ同法第六十五條ニ規定スル公務所ノ印章ト云ヒ得ヘキモ公務所ノ署名ニ別ヲ設ケタル所以ハ二者共ニ公務所ニ於テ使用スル印章ニシテ廣義ニ於ケル公務所ノ印章ト云ヒ得ヘキモ公務所ノ署名ニ代ヘ若クハ署名ト共ニ之ヲ表彰スル爲メニ押用セラルル印章即チ同法第六十五條ニ規定セル狹義ノ公務所ノ印章ト其他ノ印章ニシテ公務所ニ於テ使用スルモノ即チ同法第六十六條ニ規定スル公務所ノ記號トハ其目的用法ニ於テ自カラ異ナル所アルヲ以テナリ【刑法第八十二號ト對照】

●竊盜委託金費消郵便切手再貼用竝官印盜用ノ件

明治四十二年(レ)第五六八號
明治四十二年六月二十四日宣告

理由 郵便局ノ日附印ハ郵便局ヲ表示シ郵便物ノ發着日時印紙ノ消印等ヲ證明スルモノニシテ舊刑法ニ在テハ官署ノ印ニ該當シ刑法ニ在テハ公務所ノ印章ニ該當スルヲ以テ論旨ハ理由ナシ

第六十六條

公務所ノ記號

八二 要旨 稅務監督局織物査定濟之證ナル紙票ト刑法第六十六條ノ所謂官ノ記號トノ關係

私見 刑法第八十一號判旨ト對照スルニ同判旨ニ從ヘハ同號及本號判示ノ日附印及紙票ハ等シク公務所ヲ表示シテ各其所管事務ニ屬スル或事實ヲ證明スルモノナルニ拘ハラヌ前者ハ公務所ノ印章ナリトシ後者ハ公務所ノ記號ナリト判示セラレタルハ二者矛盾ノ疑ナキニアラス

●官ノ印章偽造等ノ件 明治四十二年(レ)第七一一號
明治四十二年六月十八日宣告

理由 本件紙票秋田稅務監督局織物査定濟之證ナル文字ヲ刷記セル紙票ハ當局官吏力或ハ納稅濟ノ證トシテ之ヲ使用シ或ハ移出許可ノ證トシテ之ヲ使用スヘキモノナルモ毛織物以外ノ織物ニ貼用シ證印ニ代用スルモノニシテ刑法第六十六條ニ所謂官ノ記號タルヲ論ナキヲ以テ本論旨ハ上告ノ理由ナシ【判旨第二點】

八三 要旨 納稅濟ノ證印トシテ稅務署ニ於テ使用スル稅務監督局ノ印ヲ偽造シタルモノノ處分(刑法第八十二號參照)

●官ノ印章偽造等ノ件 明治四十二年(レ)第七一一號
明治四十二年六月十八日宣告

刑法第六十七條

六

理由 納稅濟ノ證印ハ各稅務署ニ於テ之ヲ爲スモノナルモ稅務署ノ印ヲ以テスルヤ稅務監督局ノ印ヲ以テスルヤニ付
テハ法律上何等ノ規定アルコトナク實際事務取扱上ノ便宜ニ任セアルモノニシテ秋田稅務監督局管内ニ於テハ各稅務署ヲ
シテ「秋田稅務監督局檢査定濟之證」ノ文字ヲ刷記セル紙票ヲ證印ニ代ヘ貼用セシメ居ルモノナレハ原院カ被告ノ所爲ヲ
官ノ印章記號偽造行使罪ニ間擬シタルハ不法ニアラス【判旨第四點】

八四

要旨 稅關ノ日附印ト雖モ圓形ノ輪廓内ニ年月日ノ數字ヲ西洋數字ニテ現ハシ
タルノミニ止マリ該官廳ヲ表示スル文字ナキモノハ該公務所ノ記號ニ過キスシ
テ印章ニアラス(刑法第八十一號判旨ト同趣旨)

●詐欺取財印章及文書偽造ノ件明治四十二年(元)第九七四號

理由 原判決ニ認ムル橫濱稅關ノ日附印ナルモノハ橫濱稅關カ關稅其他ノ諸收入ヲ證スル爲メ使用スル所ノモノナル
モ圓形ノ輪廓内ニ單ニ年月日ノ數字ヲ西洋數字ヲ以テ現ハシタルノミニシテ橫濱稅關ヲ表示スル文字ナキモノナレハ橫濱
稅關ノ記號ニ過キスシテ其印章ニ非ス故ニ其偽造行使ヲ刑法第六十五條第一二項ニ間擬シタル原判決ハ所論ノ如ク疑律
錯誤ノ不法アルヲ以テ破毀ヲ免レンス

第六十七條

他人ノ印章及署名

八五

要旨 刑法第六十七條第二項ヲ適用スヘキ場合(刑法第七十七號判旨(參照))

第二十章 偽證ノ罪

第六十九條

八六

要旨 刑法第六十九條規定ノ偽證罪ノ成立ニハ偽證カ被告人ヲ曲庇スルノ目
的ニ出テタルコトヲ必要トセス

●偽證ノ件明治四十二年(元)第五九號

理由 舊刑法第二百十八條ト刑法第六十九條トハ均シク證人トシテ虛偽ノ陳述ヲ爲シタル者ヲ罰スル規定ニ係リ右
舊刑法ノ規定カ刑法ノ規定ト異ル所ハ犯罪ノ特別構成要件トシテ偽證カ被告人ヲ曲庇スル目的ニ出テタルコトヲ要スル點
ニ在ルノミニ而シテ刑法ノ規定ハ右等ノ要件ヲ要セサルカ故ニ其適用ノ範圍ハ舊刑法ノ規定ニ比シテ廣ク舊刑法ノ偽證ニ該
當スル所爲ハ當然刑法ノ偽證罪中ニ包含セラルヘキモノトス故ニ本件ニ於テ新舊兩刑法カ同一罪名ノ下ニ處罰スヘキ所爲
ニ付キ右兩法ヲ比照シテ處斷シタルハ相當ニシテ疑律上毫モ不法ニアラス

八七

要旨 偽證者カ證人トシテ宣誓ヲ爲ス資格ノ有無ト偽證罪ノ成立トノ關係

●偽證ノ件明治四十二年(元)第七二號

理由 刑法第六十九條ニ所謂「法律ニ依リ宣誓シタル證人」トハ法律ノ規定ニ從ヒ適式ニ宣誓ヲ爲シタル證人ノ謂ナ
レハ苟モ適法ニ宣誓シタル證人虛偽ノ陳述ヲ爲スニ於テハ縱令其證人カ宣誓ヲ爲ス資格ナキコトヲ隱秘シテ宣誓シタル場
合ト雖モ偽證罪ノ成立ヲ妨グルモノニ非ス何トナレハ所謂宣誓資格ナルモノハ當該官カ因テ以テ證人ニ宣誓ヲ命スヘキヤ

刑法第六十九條

六

否ヤヲ決スル定規ニシテ當該官ハ其資格ナキ證人ニ對シテ宣誓ヲ命スルコトヲ得サルノ趣旨ニ過キス證人ニシテ其資格ヲ詐ハリ宣誓ヲ爲シタル場合ニ於テ其宣誓ヲ無効ト爲スヘキモノナリト解スルハ法ノ精神ニ非サレハナリ故ニ原審カ所論ノ判示事實ニ對シテ處罰シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

八八

要旨 偽證罪ノ成立ニ必要ナル犯意

● 偽證ノ件 明治四十二年(レ)第九八八號

理由 偽證ノ罪ヲ規定スル刑法第六十九條ニハ法律ニ依リ宣誓シタル證人虛偽ノ陳述ヲ爲シタルトキハトアリテ法律ニ依リ宣誓シタル證人カ苟クモ故意ニ虛偽ノ陳述ヲ爲シタルトキハ同罪ヲ構成スヘク犯人ノ目的カ被告人ヲ曲庇又ハ陷害スルニアルト否トナ問ハサルハ勿論犯人ニ於テ虛偽ノ陳述方現實被告人ヲ曲庇又ハ陷害スルコトヲ知りタルヤ否ヤモ亦同罪ノ成立ニ影響ヲ及ホスコトナシ從テ原判決ニ於テ被告サトカ證人トシテ宣誓ノ上虛偽ノ陳述ヲ爲シタル犯罪事實ヲ判示スルニ當リ被告ノ目的カ自己ノ罪ヲ免レン爲メナリシヤ將タ他ヲ曲庇又ハ陷害スル爲メナリシヤ否ヤヲ判示セサルモ理由不備ノ違法アリト云フコトヲ得サルカ故ニ本論旨ハ理由ナシ

第二十一章 誣告ノ罪

第七十二條

八九

要旨 誣告罪ノ構成要件タル虛偽ノ申告ノ方法及形式

● 誣告ノ件 明治四十二年(レ)第三九一號

理由 誣告罪ハ人ヲシテ處罰ヲ受ケシムル爲メ虛偽ノ事實ヲ當該官ニ申告スルヲ以テ成立スルモノニシテ其申告ハ口頭ニ因ルト書面ニ因ルトナ問ハス又書面ニ因ル場合ニ在テハ署名アルト匿名ナルト將タ他人ノ名義ヲ用井タルトヲ論セ同シク誣告罪ヲ構成スヘキモノトス何トナレハ虛偽ノ事實ヲ當該官ニ申告スルニ因リテ犯罪ヲ構成スルカ故ニ其ノ申告ノ方法若クハ形式ノ如キハ特ニ之レヲ問フノ必要ナクハナリ且ツ刑事訴訟法上書面ヲ以テ告訴又ハ告發ヲ爲ストキハ其書面ニ署名捺印スヘキ旨ノ規定存スルモ之ニ違背シタル場合ニ於テハ其書面ヲ無効ト爲スヘキ旨ノ規定ナクハ本件ノ告發書ハ被告ノ署名ヲ缺クテ以テ當然無効ナリト謂フヲ得ス總令之ヲ無効ナリトスルモ爲メニ當初ヨリ申告ヲ爲サザリシト同一狀態ニ在リテ犯罪ハ成立セスト論スルハ蓋シ穩當ノ見解ニ非ス何トナレハ當該官ハ其告發書ノ有效ナルト無効ナルトヲ論セス告發ニ因リテ犯行アリト思料シタルトキハ直ニ捜査若クハ其他ノ取調ニ着手スヘク之ニ伴ヒ誣告セラレタル者ハ名譽其他ノ法益ヲ害セラレルヲ免レンス故ニ當該官ノ錯誤ヲ惹起シ又誣告セラレタル者ニ煩累ヲ及ホシタル罪責ハ告發書ノ有效ト無効トノ間ニ毫毛擇フ所ナクハナリ原審カ本件ノ告發書ニ告發人ノ署名捺印ヲ缺クモ仍ホ誣告罪ノ成立ヲ妨ケスト爲シ有罪ノ判決ヲ下シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ【判旨第三點】

九〇

要旨 巡査ニ對シテ虛偽ノ犯罪事實ヲ申告シタル場合ト誣告罪成立トノ關係

● 誣告ノ件 明治四十一年(レ)第四七三號

理由 巡査ハ司法警察官ニアラス而シテ司法警察官ノ職ニ在ル者ニアラサレハ犯罪捜査ノ權ヲ有セサルコトハ刑事訴訟法ノ規定上毫毛疑ヒナキ所ナルヲ以テ原院判示ノ事實ニ於テハ赤崎村巡査駐在所巡査鈴木龜之進カ被告一太郎ノ告訴ニ係ル田丸卯八ニ對スル竊盜被告事件ニ付犯罪捜査ノ權限ヲ有セサルコト洵ニ原判決說示ノ如シ然レトモ巡査ハ司法警察官タル警視警部等カ因テ以テ司法警察ノ事務ヲ執行スル補助機關ナルニヨリ巡査カ獨立シテ犯罪ヲ捜査スルノ權限ヲ有セ

サルノ一事ヲ以テ輸スク被告一太郎ヨリ同巡査ニ提出シタル本件告訴ヲ適法ニ成立セス從テ申告トシテ其效ナキモノト速斷スヘカラス須ラク進ンテ尙ホ第一ニ告訴ノ受付行爲ハ常ニ必ス司法警察官ノ職ニ在ル者自カラ爲ササルヘカラサル犯罪捜査ノ行爲ナルヲ或ハ又其補助機關ヲシテ之ヲ爲サシメ得ルモノナルヲ究メサルヘカラス何トナレハ若シ補助機關ヲシテ適法ニ之ヲ爲サシメ得ルモノトセハ其補助機關タル巡査鈴木龜之進ニ提出シタル被告ノ告訴ハ適法ニ成立スルモノナレハナリ依テ此點ニ付キ先ツ審究スルニ刑事訴訟法第四十七條ニ於テ檢察者クハ司法警察官ノ職ニ在ル者ニアラサレハ犯罪ノ捜査ヲ爲シ得サル旨ヲ規定シタル所以ノモノハ蓋シ犯罪ノ證據及ヒ犯人ヲ捜査スル如キ行爲ハ人權ノ消長ニ重大ナル影響ヲ及ボシ同條所定以外ノ者ヲシテ之ヲ爲サシムルハ危險少ナカラサルヲ以テナリ然ルニ告訴ノ受付行爲ノ如キハ之ニ異ナリ他人ヲシテ代リテ之ヲ爲サシムルモ人權ノ消長ニ重大ナル影響ヲ有スルモノニアラサルヲ以テ同條ハ告訴受付行爲ノ如キハ必シモ司法警察官ヲシテ爲サシムルノ法意ニアラスト解スヘキヲ相當トス加之ナラス事實ニ徴スルニ補助機關タル巡査ヲシテ之ヲ爲サシメ得ルモノトスルヲ最モ事實ニ適ヒタルモノト云ハサルヘカラス何トナレハ若シ然ラストセシテ現今ノ警察制度ニ於テハ司法警察官ヲ配置シアラサル村落等ニ於テハ遠隔ノ地ニ到リ其訴ヲ爲ササルヘカラサル不便アルト同時ニ司法警察官ノ配置アル官廳ニ於テモ司法警察官常ニ自ラ其受付ヲ爲ササルヘカラサル不便ヲ生スルヲ以テナリ既ニ巡査ヲシテ之ヲ爲サシメ得ルモノトスル以上ハ反對ノ事情アラサル以上巡査ハ其職務上當然告訴ノ受付行爲ヲ委任セラレタルモノト推定スヘキヲ相當トスルヲ以テ巡査ハ獨立シテ犯罪捜査ノ權限ヲ有セサルモ告訴ノ受付ヲ爲スノ權限アルモノト云ハサルヘカラス又第二ニ被告ノ提出シタル告訴事件ハ巡査鈴木龜之進ノ管轄權内ニ屬スルモノナルヲ否テ究メサル可カラス何トナレハ巡査ハ告訴ノ受付ヲ爲スノ職責ヲ有スルモノトスルモ若シ本件告訴事件ニシテ同巡査ノ管轄權内ノモノニアラサル以上ハ同巡査ハ之レカ受付ヲ爲スノ權限ヲ有セサルモノナレハナリ依テ審究スルニ司法警察官ノ管轄ニ關シテハ特別ノ法規存セサルヲ以テ其管轄ノ如何ハ刑事訴訟法ニ依據シ之ヲ定メサルヘカラス今同法第四十七條第一項ニ於テ

ハ司法事務ニ關スル警視總監及ヒ地方長官ノ管轄區域ニ付キテハ明カニ規定セザルニ拘ハラス他ノ司法警察官ノ職務等ニ付テハ單ニ其第二項ニ於テ檢察ノ補佐トシテ犯罪ヲ捜査スヘキ旨ノ規定アルニ止マリ管轄ニ付キ何等ノ規定アラサルヨリ見レハ同條ニ於テハ檢察ノ管轄權内ニ屬スル事件ニ付テハ同條第二項ニ掲ケタル者ヲシテ自己ノ所屬官署ノ管轄區域ノ如何ニ拘ハラス檢察ノ補佐トシテ常ニ犯罪ノ捜査ヲ爲サシムルノ趣意ナルコトヲ推知スルニ足ル又同法第四十九條ノ規定ニ徴スルニ同條ニ謂フ犯罪ノ地又ハ被告人所在ノ地ノ司法警察官トハ事件ニ付キ指揮ヲ受クヘキ檢察所屬ノ裁判所ノ管轄區域ニ在ル司法警察官ヲ指稱シタルモノナルヲ其行文上明カナルヲ以テ廣島地方裁判所ノ管轄ニ屬スル本件告訴ニ付テハ同裁判所ノ管轄内ニ於ケル司法警察官ハ自己ノ所屬官署ノ管轄區域如何ニ拘ハラス之ヲ受理スルノ職責アルモノト云ハサルヘカラス果シテ然ラハ其補助機關タル巡査モ亦司法警察官ト同シク自己ノ所屬官署若クハ駐在所ノ管轄區域如何ニ拘ハラス當該檢察所屬ノ裁判所ノ管轄區域内ニ於ケル事件ノ告訴ヲ受付クルノ職責ヲ有スルモノト云ハサルヘカラス從テ赤崎村巡査駐在所巡査鈴木龜之進ハ被告一太郎ノ本件告訴ヲ受付クヘキ職責ヲ有スルモノナルヲ以テ本件被告ノ所爲ハ誣告罪ヲ構成スヘキモノナルニ原院ニ於テ同巡査ハ犯罪捜査ノ權限ヲ有セサルカ故ニ被告ノ右所爲ハ犯罪ヲ構成セストシテ之ニ對シ無罪ヲ言渡シタルハ不法ニシテ原判決ハ破毀ヲ免レンス而シテ原判決ニハ判示事實ヲ認メタル證據理由ヲ説示シアラサルヲ以テ本院ニ於テ直ニ之ニ法律ヲ適用スヘキ程度ニ達セサルヲ以テ更ニ審判セシムル爲メ本事件ハ他ノ裁判所ニ移送スヘキモノトス

第二十三章 賭博及ヒ富籤ニ關スル罪
甲 賭博罪
第八十五條

九一

要旨 賭博罪ト賭場開張罪トハ同一人カ同時ニ之ヲニツナカラ實行シ得ヘキモ
ノトス(刑事訴訟法第四百十五號判旨參照)

乙 賭場開張罪

第八十六條

九二

要旨 賭場開張者自ラ博奕ヲ爲シタル場合ノ處分

●賭場開張ノ件 明治四十二年(レ)第五一六號
明治四十二年五月二十七日宣告

理由 賭場開張罪ハ荷モ一定ノ場所ニ賭場ヲ設ケ人ヲシテ博奕ヲ爲サシメ因リテ以テ利益ヲ得ルニ因リテ完成スルモ
ノニシテ開張者ノ自ラ博奕ニ干與シタルト否トハ其成立ニ何等ノ影響アルコトナシ而シテ賭場開張罪ハ賭博罪ト其構成要
件ヲ異ニスルモノナレハ同一被告人ニシテ賭場開張者トナリ又賭博者トナリテ二罪ヲ犯スコトアルヘキハ勿論ニシテ所論
ノ如ク二者相抵觸スルモノニアラス原判決ノ認定事實ニ依レハ被告ハ自宅ニ於テ賭場ヲ開キ峯尾定太郎外數名ノ賭者ヲシ
テ表面上定期米賣買ノ申込ヲ爲サシメ證據金ナル名義ヲ以テ百石ニ付十圓乃至二十圓ヲ賭金トシテ差出サシメ被告ハ其對
手人トナリテ東京米穀取引所ノ相場ヲ標準トシテ其高低ニ因リテ勝敗ヲ決スル博奕ヲ爲サシメ因テ各賭者ヨリ若干ノ手數
料ヲ徵收シテ利益ヲ得タルモノニシテ右ノ事實ニ徴スレハ被告ハ自宅ニ賭場ヲ設ケ人ヲシテ博奕ヲ爲サシメタルニ止マラ
ス自己モ亦賭博ノ對手人トナリテ博奕ニ干與シタルト雖モ右ハ冒頭ニ説明シタルカ如ク賭場開張罪ノ成立ニハ何等ノ妨ケ
トナルコトナケレハ原院カ被告ノ所爲ヲ賭場開張罪トシテ處斷ヲ爲シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

第二十五章 瀆職ノ罪

收 賄 罪

第九十七條

九三

要旨 宮崎縣警察技士ハ同縣吏員ニ非ス

●收賄ノ件 明治四十二年(レ)第七六五號
明治四十二年六月二十五日宣告

理由 訴訟記録ニ存スル宮崎縣有給吏員設置給與規則拔率第一條ニ依ンハ同縣ニ於テ府縣制第七十五條ニ依リ置カレ
タル有給吏員ハ土木工師土木工手檢稅吏員輸出米監査員ニ限定セラレ本件警察技士カ同縣吏員ニアラサルコト分明ナレハ
原院カ本件被告ノ所爲ハ收賄罪ヲ構成セサルモノトシテ無罪ヲ言渡シタルハ相當ニシテ上告ハ其理由ナキモノトス

第二十六章 殺人ノ罪

第二百一一條

九四

要旨 刑法第二百一一條ニ規定スル殺人豫備ノ罪ト其犯意

●殺人豫備ノ件 明治四十二年(レ)第六六八號
明治四十二年六月十四日宣告

理由 原判決ヲ查スルニ「忿懣措ク能ハス茲ニ最終ノ嚴談ヲ爲シ若シ應セスンハソメノヲ殺害セント決意シ云」トア
刑法第九十七條第二百一一條

リテ論旨所載ノ事實ト同シク殺意ノ條件附ナリシコトヲ認定セリ然レトモ荷モ殺害ノ意思ヲ確定シ之カ豫備ヲ爲シタル以上ハ其殺意ノ條件附ナルト否トテ問ハス人ヲ殺スノ目的ヲ以テ其豫備ヲ爲シタルモノナレハ其所爲ノ刑法第二百一一條ニ該當スルコト論テ俟タス故ニ前段論旨ハ理由ナシ後段論旨ハ原院ノ職權ニ屬スル證據ノ取捨判斷ヲ論争スルモノナルヘケレハ上告適法ノ理由トナラス

第二十七章 傷害ノ罪

第二百四條

要旨 傷害罪ノ成立ニ必要ナル犯意及傷害ノ手段ニ錯誤アリテ目的以外ノ人ヲ傷害シタル場合ト刑法第二百四條トノ關係

● 毆打創傷ノ件 明治四十二年(レ)第七七號

理由 刑法第二百四條ノ犯罪ヲ構成スルニハ毆打スル意思ノ存在ヲ要スルコト論ナシ從テ同條ノ犯罪ハ人ヲ毆打スルノ意思ヲ以テ暴行ヲ加ヘ傷害ノ結果ヲ生セシムルニ因リ成立スルモノナレハ荷モ其意思ヲ以テ暴行ヲ爲シタル以上ハ其結果カ犯人ノ觀察セサリシ客體ノ上即チ目的以外ノ人ニ發生スルモ意思ト結果トノ間ニ因果ノ關係ナキモノト云フテ得サレハ斯ル場合ニ於テモ加害者ハ毆打創傷罪ノ制裁ヲ免カレルコトヲ得ス而シテ懲罰法第三百四條ノ犯罪ハ毆打ノ所爲ニ依リ誤テ其目的以外ノ人ニ創傷セシメタル場合ヲ指稱スルコトハ本院判例ノ認ムル所ナレハ毆打スルノ意思ヲ以テ暴行ヲ爲シ偶々其目的以外ノ人ヲ創傷スルコトヲ必要トシ其意思ナキ毆打ノ所爲ニ因リ創傷セシメタル場合ハ過失創傷罪ヲ構成ス

九五

ルモノトス從テ原判決ニ認定セル事實ノ如ク被告カ巡査浦上金太郎ヲ日掛ケ其近傍ニ多數人ノ散在セルヲ知リナカラ樹根様ノ木片ヲ取テ金太郎ニ投付ケタル處金太郎ヨリ約一間許リ下ノ路傍ニ居合セタル大林モンノ面部ニ中リ同人ニ負傷セシメタル以上ハ毆打スルノ意思アリタルコトハ自ラ明ナレハ被告ハ其結果ニ付之カ責ヲ免ルルコトヲ得ス故ニ原院カ被告ノ行為ニ對シ刑法第二百四條懲罰法第三百四條等ヲ適用シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

九六

要旨 傷害罪ノ成立ニ必要ナル犯意ト傷害ノ豫期トノ關係
私見 傷害罪ノ成立ニ必要ナル傷害ノ手段ハ暴行ニ限ラス言語又ハ暗示其他ノ方法ニ依リ人ヲ傷害スルヲ以テ足ルカ故ニ少クトモ此等暴行以外ノ手段ニ依リ人ヲ傷害シタル片ハ犯人ニ於テ何等カノ傷害ノ結果ヲ生スヘキコトヲ豫見シタルコトヲ要ス

● 毆打致死ノ件 明治四十二年(レ)第三三八號

理由 荷モ他人ノ身體ニ暴行ヲ加ヘタル以上ハ其結果ニ付責任ヲ負ハサル可カラサルハ事理ノ當然ナルカ故ニ傷害ヲ生セシムルノ意思ヲ以テ傷害罪ノ構成要素ト爲スカ如キハ立法ノ精神ニアラサルコト勿論ナルノミナラス刑法第二百四條同第二百八條等ノ法文ヲ對照セハ故意ニ暴行ヲ加ヘタル以上ハ傷害ヲ豫期スルト否トニ拘ハラズ傷害ノ結果ヲ生シタルト否トニ因リ其制裁ヲ區別シタルモノナルコト自ラ明ナルヲ以テ本論旨ハ理由ナシ【判旨第七點】

第三十五章 信用及ヒ業務ニ對スル罪

業務妨害罪

第二百三十三條

九七

要旨 偽計ヲ用キテ執行裁判所ニ於ケル競賣ヲ妨害シタル所爲ニ對スル擬律

● 競賣妨害ノ件明治四十一年(九)第一一九七號

理由 原判決ノ認メタル所ニ依レハ被告等ノ所爲ハ偽計ヲ用ヒ大區區裁判所ニ於ケル競賣ヲ妨害シタル事實ナルヲ以テ新刑法第二百三十三條ニ所謂偽計ヲ用ヒ人ノ業務ヲ妨害シタルモノニ該當シ警察犯處罰令ニ該當スルモノニアラス然ルニ原審ニ於テ右犯罪ニ對シ警察犯處罰令第二條第四號ヲ適用處斷シタリシハ擬律ニ錯誤アルモノニシテ本論旨ハ結局其理由アリ原判決ハ全部破毀ヲ免レサルモノトス

第三十六章 竊盜及ヒ強盜ノ罪

強盜罪

第二百三十八條

九八

要旨 刑法第二百三十八條規定ノ趣旨及竊盜未遂ト同條規定ノ罪トノ關係

● 竊盜同未遂及強盜ノ件明治四十二年(九)第一一六三號

理由 刑法第二百三十八條ノ規定ハ竊盜犯人ニシテ財物ノ取還ヲ拒キ又ハ逮捕ヲ免レ若クハ罪跡ヲ湮滅スル爲メ暴行又ハ脅迫ヲ爲シタルトキハ其暴行脅迫ハ財物盜取ノ方法ニハアラサルモ其方法ニ之ヲ用キタル場合ニ準シ強盜トシテ之ヲ處分ストノ趣旨ニシテ竊盜犯人カ財物ヲ得タルト否トニ拘ハラズ常ニ財物ヲ得タル強盜ト同一ノ刑ニ處ストノ趣旨ニハアラス故ニ其財物ヲ得タル場合ハ強盜ノ既遂ヲ以テ論シ其之ヲ得サル場合ハ強盜ノ未遂ヲ以テ論スルハ固ヨリ當然ノコトニシテ財物ヲ得サルニ拘ハラズ強盜ノ既遂トシテ之ヲ論スヘキモノニアラス若シ夫レ原判示ノ如ク之ト反對ノ解釋ヲ採ラシカ暴行脅迫ヲ以テ財物盜取ノ方法ト爲シタル強盜犯人カ財物ヲ得サルトキハ強盜未遂トシテ之ヲ處分シナカラ暴行脅迫ヲ以テ財物盜取ノ方法トセズ單ニ逮捕ヲ免レ又ハ罪跡ヲ湮滅スル等ノ爲メ之ヲ用ヒタル竊盜犯人ニ對シテハ財物ヲ得サルニ拘ハラズ強盜既遂ノ刑ヲ科スルカ如キ不權衡ナル結果ヲ生スルニ至ルヘシ豈ニ此ノ如キ理由アランヤ故ニ刑法第二百三十八條ノ規定ハ前示ノ如ク解ス可キモノニシテ之レカ反對ノ解釋ヲ爲スヘキモノニアラス左レハ原院カ本件ニ付被告ニ於テ財物ヲ得タルコトナキ事實ヲ認メナカラ刑法第二百四十三條ヲ適用セサルハ即チ擬律ノ錯誤ニシテ原判決ハ此點ニ於テ破毀ヲ免レ然レトモ本件ノ如ク犯人意外ノ障礙ニ依リ竊取ノ目的ヲ達ケサル場合ニ於テ同法第四十三條ニ依リ刑ヲ減輕スルト否トハ事實承審官ノ職權ニ屬スルヲ以テ同法條ヲ適用セサルヲ不當ナリトスル論旨ハ其理由ナキモノトス

第三十七章 詐欺及ヒ恐喝ノ罪

第二百四十六條

九九

要旨 小切手モ刑法第二百四十六條第一項ニ所謂財物ノ一種ナリ

● 詐欺取財ノ件明治四十二年(九)第五〇三號

刑法第二百四十六條

刑法第二百四十六條

八〇

理由 小切手モ刑法第二百四十六條第一項ニ所謂財物ノ一種ニシテ詐欺取財罪ノ目的物トナリ得ヘキモノナレハ原院カ本件小切手ヲ騙取シタル被告ノ所爲ヲ同條第一項ニ間擬シタルハ相當ニシテ右論旨ハ上告ノ理由ナシ【判旨第二點】

要旨 不動産騙取ノ成立ニ必要ナル行爲

●私印盗用私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第六五六號

理由 現行刑法及舊刑法ニ於ケル不動産騙取罪ノ成立ニハ必ラスシモ犯人カ不動産ノ占有ヲ獲得シタル事實アルヲ要セス苟クモ被害者ヲ欺罔シ其不動産ヲ犯人ノ自由ニ處分シ得ヘキ状態ニ置カシメタルトキハ被害者カ眞ニ其所有權ヲ犯人ニ移付スルノ意思ヲ表示シタルヲ否ヤニ關係ナク該犯罪ヲ構成スヘキモノニシテ此ノ解釋ハ舊刑法ニ於ケル同罪ノ成立ニ付當院從來ノ判例ニ於テ認ムル所ナリトス而シテ原判決ニ於テ第二事實トシテ判示スル所ニ依レハ被告喜次郎ハ本件地所ヲ横領スル目的ヲ以テ常太郎父子ニ對シ本件地所ヲ被告喜次郎ニ入質スレハ金二百圓ノ貸増ヲ爲スヘキニ付之カ登記申請ヲ爲スヘシト欺罔シ同人等ヲ錯誤ニ陷ラシメ常太郎ニ對シ右地所實入ニ關スル書類ナリト稱シテ被告喜次郎ノ偽造ニ係ル常太郎名義ノ同地所賣渡證書及同地所所有權移轉登記申請書ニ常太郎ノ捺印ヲ承諾セシメ同人ヨリ其實印ヲ受取り右偽造證書ニ捺捺シテ愛ニ偽造ヲ完成シ常太郎ト共ニ之ヲ登記役場ニ提出シテ之カ登記ヲ經タルモノニシテ即チ本件被害者常太郎ハ被告ニ欺罔セラレタル爲メ本件ノ地所ヲ被告喜次郎ノ自由ニ處分シ得ヘキ状態ニ置キタルモノナルカ故ニ右判示ノ事實ハ現行刑法第二百四十六條第一項ニ規定スル詐欺ノ罪及舊刑法第三百九十條第一項ニ規定スル詐欺取財ノ罪ヲ完成スヘク被害者常太郎ニ於テ本件登記事項ニ付了知シ居リタルト否トハ同罪ノ成立ニ何等ノ影響ヲ與フルコトナシ然レハ原判決ニ於テ現行刑法施行前ニ發生シタル右犯罪ニ對シ前記新舊刑法ヲ適用セザリシハ法則ヲ適用セサル違法アリト謂ハサルヘカラス然レトモ本論旨ハ原判決ニ於テ適用セザリシ刑罰ヲ適用シテ被告ヲ處罰スヘキコトヲ求ムルモノニシテ畢竟上告人

ノ不利益ニ歸スル論旨ナルヲ以テ上告適法ノ理由トナラス【判旨第一點】

要旨 不法ノ原因ニ出テタル爲メ被害者ニ於テ民法上救済ヲ求ムルコト能ハサル場合ト詐欺取財罪成立トノ關係

一〇一

●詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第六六六號

理由 苟クモ人ヲ欺罔シテ財物ヲ騙取シタル以上ハ現行刑法ニ於ケル詐欺ノ罪及舊刑法ニ於ケル詐欺取財ノ罪ヲ構成スヘク假令財物ノ給付カ不法ノ原因ニ出テタル爲メ被害者ニ於テ民法上救済ヲ求ムル能ハサル場合ト雖モ之カ爲メ同罪ノ成立ヲ妨クヘキ者ニアラス此解釋ハ舊刑法ニ於ケル詐欺取財ノ罪ノ成立ニ關シ當院從來ノ判例ニ於テモ認ムル所ナリ然レハ原判決ニ認定セル如ク被告次郎吉カ判示外三名ノ被告ト共謀シテ山口久次郎ヲ欺キ贋造紙幣買入ノ周旋料ナリト稱シ又ハ紙幣偽造用ノ藥品代價ナリト稱シテ金員及證書ヲ騙取スルニ於テハ被告等ノ行爲ハ前記ノ罪ヲ構成セサルモノト云フヲ得ス然レハ原判決ニ於テ右判示ノ事實ニ對シ詐欺取財ノ法條ヲ適用シタルハ正當ニシテ本論旨ハ理由ナシ【判旨第六點】

要旨 不動産ノ競落人カ裁判所ニ納付シタル買入代金ノ所屬

一〇二

●私書偽造行使ノ件 明治四十二年(レ)第七七五號

理由 本件不動産ノ競賣ハ被告偽造ニ係ル申請書ニ基キ之ヲ爲シタルモノナルモ裁判所ハ不動産強制競賣開始決定ヲ爲シ適法ニ之ヲ行ヒタルモノニシテ法律上無効ノモノニアラス而シテ本件金圓ハ被告カ競落人トシテ納付シタル代金ニシテ裁判所ハ債權者ノ爲メ之ヲ保管スルモノナレハ被告カ欺罔手段ヲ用ヒ之ヲ騙取セントシテ遂ケザリシ行爲カ財物騙取未遂罪ヲ構成スルコトハ論ヲ俟タサルヲ以テ本論旨ハ上告ノ理由ナシ【判旨第五點】

刑法第二百四十六條

八二

一〇三

要旨 詐欺取財罪ノ成立ト財産上ノ損害トノ關係(刑法第九號參照)

一〇四

要旨 人ヲ欺罔シテ騙取シタル小切手ノ振出日附カ騙取以後ノ日附ニ係ル場合ト詐欺取財成立トノ關係

●詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第五〇三號

理由 本件小切手ハ其振出日附明治四十二年十二月二十六日ト爲シタルモノニシテ被告カ之ヲ騙取シタル當時即チ同月二十五日ニ於テハ未タ小切手タルノ效力ナキモ同月二十六日ニ至レハ其效力ヲ發生スヘキ文書ニシテ詐欺取財罪ノ目的タルヘキ一ノ財物ナルカ故ニ原院カ之ヲ騙取シタル被告ノ所爲ヲ詐欺取財罪ヲ構成スルモノトシテ處罰シタルハ不法ニアラス【判旨第三點】

一〇五

要旨 詐欺ノ手段ヲ以テ不動産所有權ノ移轉ヲ承諾セシメタル場合ニ於ケル詐欺取財罪成立ノ時期

●詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第五〇三號

理由 所有權ノ移轉ハ其之ヲ移轉スルコトヲ承諾スル意思表示ニ依リテ直チニ其效力ヲ生スルモノナレハ苟クモ詐欺ノ手段ヲ以テ不動産所有權ノ移轉ヲ承諾セシメタルニ於テハ之ト同時ニ詐欺取財ノ罪ハ完全ニ成立スルモノナルコトハ本院判例ノ風ニ認ムル所ナリ原判決ニ依レハ被告ハ島村吉三郎ヲ欺罔シテ本件不動産ヲ代金三千百圓ニテ賣渡ノ承諾ヲ爲サシメタルモノニシテ吉三郎ヲシテ其所有權ノ移轉ヲ承諾セシメタルモノナレハ其承諾ト同時ニ詐欺取財罪ハ完全ニ成立シタルモノニシテ其成立時期カ吉三郎ヲシテ不動産賣渡ノ承諾ヲ爲サシメタル時ニアルコトハ原院文上自ラ明カナリトス而

シテ原判決ニハ「云云賣買ニ因ル所有權移轉ノ登記ヲ受ケテ之ヲ騙取シテ説明シアルモノハ騙取ノ結果タル登記ヲ爲シタル手續ヲ叙述シタルニ止マリ登記ヲ以テ不動産騙取ノ既遂時期ト爲シタルモノニハアラス故ニ右論旨ハ何レモ上告ノ理由ナシ【判旨第四點】

一〇六

要旨 刑法第二百四十六條第一項ノ罪ト舊刑法冒認罪トノ關係(刑事訴訟法第四百十號參照)

一〇七

要旨 人ヲ欺罔シテ財物ノ交付ヲ受クルコトナク單ニ財産上不正ノ利益ヲ得タル所爲ニ對スル擬律

●私印盜用私書偽造行使詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第四九二號

理由 因テ原判決及原院公判始末書ヲ閱スルニ其記載ハ孰レモ上告論旨ノ如クニシテ原院ハ金一圓九十錢ハ糸代金ト差引キ受取リタルコトト爲シタル旨ノ供述ヲ以テ金一圓九十錢ノ交付ヲ受ケタル旨ノ供述ト爲シ之ニ基キテ金一圓九十錢ヲ騙取シタル事實ヲ認メタルコト明白ナリ而シテ金一圓九十錢ヲ騙取シタル事實ト現金ノ交付ヲ受ケサルモ糸代金ト差引キ不正ノ利益ヲ得タル事實トハ法律ノ適用ヲ異ニスルコトモ亦論旨ノ如クニシテ前者ナリトセハ舊法ニ在テハ舊刑法第三百九十條第一項ニ該當シ新法ニ在テハ刑法第二百四十六條第一項ニ該當スヘク後者ナリトセハ舊法ニ在テハ其所爲罪ト爲ラサルヘク新法ニ在テハ刑法第二百四十六條第二項ニ該當ス可キカ故ニ前示原判決ト公判始末書トニ於ケル被告ノ供述ノ記載ハ之ヲ以テ同趣旨ナリト云フヲ得ス然レハ原判決ハ要スルニ處無ノ證據ニ因テ以テ犯罪事實ヲ認定シタル不法アリテ破毀ヲ免カレサルモノトス

第二百四十九條

一〇八 要旨 人ヲ恐喝シテ犯人以外ノ者ノ爲メニ證書類ヲ交付セシメタル所爲ニ對スル擬律

● 恐喝取財ノ件 明治四十一年(レ)第一一五六號

理由 刑法第二百四十九條第一項ノ財物中ニハ證書類ヲ包含シ且證書類ノ騙取ハ自己ノ爲メニスト他人ノ爲メニスルトナ間ハ第一項ノ犯罪ヲ構成スルコトハ舊刑法第三百九十條第一項トモ異ナル所ナキヲ以テ上告論旨ハ理由ナシ【判旨第十二點】

第三十八章 横領ノ罪

第二百五十二條

一〇九 要旨 刑法上他人ノ不動産占有ノ意義及詐欺取財罪ノ成立ト財産上ノ損害トノ關係

● 冒認ノ件 明治四十二年(レ)第三九四號

理由 原判決ニ認メタル事實ニ依リハ被告ト工藤四郎兵衛間ニ於ケル本件土地建物ノ賣買ハ假裝ナルカ故ニ當事者間

ニ在テハ絕對ニ無効ナリト雖モ宮川平吉ハ其賣買ノ假裝ナルコトヲ知ラス登記名義者タル被告ヲ眞ノ所有者ナリト信シ之ヲ買受ケタルモノニシテ民法ニ所謂善意ノ第三者ナレハ其無効ヲ以テ之ヲ平吉ニ對抗スルコトヲ得ス從テ平吉ハ本件土地建物ノ取戻ヲ受ケルコトナキハ勿論其他何等ノ損害ヲ蒙ルコトナケレハ平吉ニ對スル詐欺取財罪ノ成立スヘキ謂ハレナシ然ルニ原院方平吉ヨリ本件土地建物ノ賣買代金ヲ許取シタルモノト認メタルハ失當ニシテ論旨前段ハ其理由アリ然レトモ被告ハ假裝ノ賣買ニ因テ登記上本件土地建物ノ所有者タル名義ヲ有シ自由ニ之ヲ處分シ得可キ狀態ニ在ルモノナルヲ以テ刑法ニ所謂他人ノ物ノ占有者ナリト云ハサル可カラズ從テ其土地建物ヲ擅ニ賣却スルニ於テハ茲ニ刑法第二百五十二條ノ横領罪ヲ構成スルコト勿論ナレハ論旨後段ハ其當ヲ得スト雖モ原判決ハ之ヲ詐欺取財罪ニ間擬シタル失當アルニ付是亦結局其理由アルコトニ歸着シ本論旨ニ依リ原判決ハ全部破毀ヲ免カレサルモノトス

一〇 要旨 不動産賣買ノ解除ニ因リ實體上其所有權カ元賣主ニ歸屬シタル後登記簿上仍ホ其所有名義ノ買主ニ在ルヲ奇貨トシ之ヲ他ニ賣渡シ又ハ抵當ニ供シタル所爲ノ被害者及此所爲ニ對スル擬律

● 不動産冒認ノ件 明治四十二年(レ)第一〇八七號

理由 不動産ニ關スル物權ノ得喪變更アリシ旨登記簿上記載シアリト雖モ其原因タル法律關係ニシテ全ク存在セス又ハ法律上適法ノ存在ヲ有セサル場合ニ於テハ其登記ハ法律上登記トシテ其效力ヲ有セス從テ登記簿上ノ權利名義者ヲ以テ其真正ノ權利者ト云ヒ得ヘカラサルコト勿論ナリト雖モ其原因タル法律關係ニシテ一旦正當ニ成立シタルモノナル以上ハ

縱令日後日に至り其原因タル法律關係カ正當ノ事由ニ依リ消滅シタルトキト雖モ更ニ之ヲ登記簿上登記セサル以上ハ登記簿上ノ權利名義者カ現實其權利ヲ有セサルトキト雖モ第三者ハ登記簿上ハ登記簿上ノ權利名義者ヲ以テ真正ノ權利者ト認メ有效ニ之ヲ法律行為ヲ締結シ得ルモノニシテ其法律行為ヲ登記シタル上ハ真正ノ權利者ニ之ヲ對抗シ得ルモノナルコトハ民法第七十七條ノ規定ニ徴シ明カナリ以上ノ規定ハ其得喪變更ノ原因カ買賣交換其他ノ法律行為ナルト契約ノ解除ナルトニ因リ適用ヲ異ニスヘキモノニアラス故ニ買賣ノ場合ニ於テ不動産ノ買主カ其買主ニ依ル所有權移轉ノ登記ヲ爲ササル以前ニ於テ買主カ更ニ之ヲ他ニ賣渡シタルトキハ第二ノ買主ニ於テ自己ノ權利ヲ登記シタル上ハ之ニ對シ第一ノ買主ハ自己ノ權利ヲ對抗シ得ヘカラサルト同シク一旦買主ニ依ル所有權ノ移轉ヲ登記シタル後當事者ニ於テ賣買ヲ解除シタル場合ニ於テモ其解除ノ結果其所有權カ前賣主ニ歸屬シタル事實ヲ登記セサル以上ハ買主ニ於テ登記簿上其所有主名義カ自己ニ在ルチ奇貨トシ之ヲ他ニ讓渡シ又ハ同不動産ニ付抵當權ヲ設定シタルトキハ眞ノ所有者タル前賣主ハ抵當債權者若クハ第二ノ買得者ニ對シ自己ノ權利ヲ對抗シ得ヘキモノニアラス夫ノ民法第五百四十五條ハ一般契約解除ノ效力ヲ規定シタルモノニシテ民法第七十七條ノ例外ヲ規定シタルモノニアラス要スルニ不動産ニ關スル物權ノ得喪變更ハ當事者間ニ於テハ意思表示ノミニ依リ其效力ヲ生スト雖モ第三者ニ對シテ其效力ヲ有セシムルニハ必ラス之カ登記ヲ爲ササルヘカラス其登記ナキ以上ハ第三者ハ其得喪變更ナキモノト看做シ前權利者トノ間ニ有效ニ得喪變更ノ意思表示ヲ爲シ得ルモノトス今本件ニ付キ原院ノ認メタル事實ハ被告龜次郎ハ其長男龜信名義ヲ以テ山岸一秀ヨリ其所有ニ係ル富山縣氷見郡氷見町大字氷見外畑字澤田八十八番ノ一九十番合併郡村宅地一反二步二建設シアル木造板葺二階建一棟ヲ買受ケ其移轉登記ノ後合意ノ上右買賣契約ヲ解除シタルモ未タ登記簿上龜信ノ所有名義タルチ奇貨トシ龜信ノ親權者トシテ同家屋ヲ抵當ニ供シ其登記ヲ經金五百圓ヲ煙菊次郎ヨリ借受ケタリト云フニ在ルチ以テ煙菊次郎ハ本件家屋買賣解除ノ結果カ未タ登記セラレサル前登記簿上ノ所有名義者タル矢野龜信ノ親權者タル被告トノ間ニ本件抵當權設定ノ意思表示ヲ爲シ之ヲ登記シタルモノナ

ルチ以テ事實右家屋ノ所有權ハ契約解除ノ結果山岸一秀ニ歸屬セルモノナルニ拘ハラズ菊次郎ハ法律上適法ニ抵當權ヲ取得シ之ヲ真正ノ所有者タル山岸一秀ニ對抗シ得ルモノナルチ以テ本件被告ノ行為ニ依リ同人ハ何等法律上損害ヲ受クヘキモノニアラス從テ被告ハ抵當權ノ設定ニ關シ同人チ欺罔シタルコトナキニ歸着スルカ故ニ被告カ本件家屋ヲ抵當ニ供シ煙菊次郎ヨリ金五百圓ヲ受領シタルハ刑法上詐欺取財ヲ以テ論スヘキモノニアラス然ルニ原院ニ於テ右被告ノ所爲ハ刑法第二百四十六條第一項ニ該當スルモノトシ刑法第五十四條ヲ適用シ右家屋權領ノ罪ト對比シ右金圓受領ノ行為ヲ重トシ之ヲ刑法ニ於ケル對照刑ト爲シタルハ不法ナリ又前示原院判定ノ事實チ舊刑法ニ照ラスニ不動産ノ賣主カ登記簿上未タ所有權移轉ノ登記ヲ爲ササルチ奇貨トシ更ニ之ヲ他人ニ賣渡シタルトキハ其行為委託物費消罪ヲ構成スルモノニアラスシテ冒認販賣罪ヲ構成スルモノナルコトハ當院力許多ノ判例ニ於テ認ムル所ナリ(明治三十一年九三七號同年十二月九日宣告、明治三十七年一七九號同年十月四日宣告判決參照) 既ニ右賣主ノ行為ニシテ冒認販賣罪ヲ以テ論スヘキモノトスル以上ハ實買ノ解除ニヨリ實體上其所有權カ元賣主ニ歸屬シタル後未タ登記簿上其所有名義カ買主ニ在ルチ奇貨トシ之ヲ他ニ賣渡シ又ハ抵當ニ供シタル場合ニ於テモ亦其所爲委託物費消罪ヲ構成スルモノニアラスシテ冒認販賣又ハ抵當罪ヲ以テ論スヘキモノト云ハサルヘカラス何トナレハ賣主カ其賣渡物ノ引渡前之チ保管スルト買主カ賣買解除後其目的物ノ還付以前ニ之ヲ保管スルトハ法律上毫モ區別アルモノニアラサルチ以テナリ然ルニ原院ニ於テ被告カ本件家屋ヲ煙菊次郎ノ抵當ニ供シタル行為ヲ委託物費消罪トシテ處斷シタルハ擬律錯誤ノ不法ヲ免レス【判旨第三點】

要旨 橫領罪ノ手段トシテ行ハルル(及舊刑法ノ委託物)騙取若クハ詐欺ノ所爲ハ何人ニ對シテ行ハルルコトヲ必要トスルヤ(刑法第百十二號ト同趣旨)

●詐欺取財ノ件 明治四十二年(九)第 四 五 五 號
明治四十二年五月二十一日宣告

理由 横領罪又ハ舊刑法ニ於ケル委託物毀損罪ニ於ケル騙取若クハ詐欺ノ所爲ハ必ス其金品ノ處分ニ付キ意思能力ト行爲能力トヲ兼有スル者ニ對シテ施ササルヘカラサルモノニアラス其金品ノ横領毀損等ニ付キ利害ノ關係ヲ有スル者ニ對シテ施スヲ以テ足ルモノトス而シテ原判決ニ依レハトモ及ヒ其親族ハ本件地所家屋等ノ横領ニ付利害ノ關係ヲ有スルモノナルヲ以テ本趣意ハ適法ノ上旨理由タラス

要旨 自己ノ占有スル他人ノ物ニ對シ詐欺ノ手段ヲ以テ横領ノ意思ヲ實行スル場合ニ於テ其詐欺ノ手段ハ如何ナル時及如何ナル人ニ對シテ行ハルルコトヲ要スルヤ

●詐欺取財及偽證教唆ノ件 明治四十二年(九)第九五八號

理由 舊刑法第三百九十五條後段ニ規定スル受託物騙取罪ヲ構成スルニハ委託ヲ受ケタル金類物件ヲ横領スル目的ヲ達スルニ付テ法律上又ハ事實上ノ關係ヲ有スル人ニ對シ詐欺ノ所爲アルヲ以テ足レリトシ受託物ヲ返還スヘキ適法ノ時期ニ於テ及ヒ其物ノ引渡ヲ受ケヘキ權利者ニ對シテ詐欺ノ所爲アリタルト否トハ同罪ノ成立ニ影響ヲ及ホスコトナシ次ニ刑法ニ規定スル横領ノ罪ヲ構成スルニハ自己ノ占有スル他人ノ物ヲ横領スル意思ヲ實行スルヲ以テ足レリトシ委託ヲ受ケタル物ニ付キ詐欺ノ手段ニ因テ横領ノ意思ヲ實行スル場合ニ於テハ苟クモ其物ヲ横領スル目的ヲ達スルニ付テ法律上又ハ事實上ノ關係ヲ有スル人ニ對シ詐欺ノ所爲アルヲ以テ足レリトシ受託物ヲ返還スヘキ適法ノ時期ニ於テ及ヒ其物ノ引渡ヲ受ケヘキ權利者ニ對シテ詐欺ノ所爲アリタルト否トハ同罪ノ成立ニ影響ヲ及ホスコトナシ而シテ原判決中所論第一事實ノ認定ニ依レハ被告ハ辯護士ノ業務ニ從事中石川縣金澤市小將町中丁二十二番地ノ一居住山本なをノ親族ナル同縣石川郡旭村字宮永窪川與十郎ヨリなをノ禁治産宣告申請事件ノ依頼ヲ受ケケカ申請ヲ爲シ明治三十九年十一月五日其宣告ヲ受ケタリ當時なをノ養子善清ヲ離縁セントスル場合ナリシヲ以テ右禁治産申請並ニ養子離縁ノ仲裁なをノ後見事務等擔當ノ報酬ト

シテ山本家ノ財産ノ三分五厘ヲ受ケルコトニ與十郎ト契約シ同月十五日親族會ノ選定ニヨリなをノ後見人トナリ善清ヘ手切金三百圓ヲ與ヘテ全ク離縁スルコトトシ離縁届受理ノ日ヲ以テ滿期日ト爲ス旨ノ補遺ヲ附シタル同日附額面金三百圓ノ約束手形なをノ後見人被告名義ニテ善清ニ宛テ振出シ離縁届書ヲ作成シ善清ヲシテ署名セシメ同日之ヲ同縣金澤市戸籍吏ニ提出シテ届出ヲ了シ其翌十六日被後見人なをノ財産ヲ調査スヘントテ與十郎ヲ伴ヒ前記なをノ住宅ニ臨ミ病臥セルなをノ枕下ヨリ現金三百七十五圓五十錢ト公債證書五十圓券一枚トヲ發見シ其内現金三百圓ト公債證書トヲ自宅ニ持歸リ保管セリ其後同年十二月七日同市長町一番町ナル自宅ニ於テ與十郎ト右報酬ニ關スル都合ノ契約ヲ取消シ現金二百二十五圓ト右五十圓ノ公債證書トヲ受ケ自己ハ後見人ヲ辭シ與十郎ニ對シ後見事務ノ引繼ヲ爲スコトトシ即日現金ヲ受取りタルヲ以テ前記保管中ニ係ル金三百圓ハ與十郎ニ引繼ケヘキ答ナルニ該金ハ既ニ善清ニ支拂濟ナリト詐ハリテ引繼カス之ヲ横領シタリト判示シアリテ右判示事實ニ依レハ被告カ判示詐欺ノ手段ヲ用サタル時ハ法律上被告ハ後見事務ノ引繼ヲ爲スヘキ時期ニ達シタルヲ否ヤ又詐欺ノ相手方タル窪川與十郎ハ法律上被告ヨリ後見事務ノ引繼ヲ受ケヘキ地位ニ在リタルヲ否ヤハ不明ナリトスルモ原判決ニハ右窪川與十郎ハ被害者山本なをノ親族ニシテ被告かなをノ後見人ト爲リ判示なをノ財産ヲ保管スルコト及ヒ被告ニ對シ其後見事務擔當其他ノ報酬ヲ定ムルニ付キ終始之レニ干與シタルコトヲ叙シ當時右なをノ財産ニ對シ事實上管理者タル關係ヲ有シタル者ナルコトヲ認定シアルカ故ニ被告カ右與十郎ニ對シテ詐欺ノ手段ヲ用サ判示なをノ財産ヲ横領シタル事實ヲ判示シ右事實ニ對シ舊刑法ニ在テハ受託物騙取罪ヲ構成シ刑法ニ在テハ横領罪ヲ構成スト判示シタル原判決ハ正當ニシテ所論ノ如キ擬律錯誤若クハ理由不備ノ違法アルコトヲ本論旨ハ理由ナシ【判示第三點】

要旨 横領罪ノ成立ト費消者ニ於テ辨償ノ資力又ハ意思ヲ有スルコトトノ關係

●横領ノ件 明治四十二年(九)第六四六號

刑法第二百五十二條 第二百五十三條

六

理由 委託ヲ受ケタル他人ノ金錢ヲ其委託ノ本旨ニ違ヒ擅ニ之ヲ費消スルトキハ刑法ニ所謂横領ノ罪ヲ構成スヘク費消者ニ於テ之ヲ辨償スル資力又ハ之ヲ辨償スル意思ヲ有スルト否トハ同罪ノ成立ニ何等ノ影響ナキモノトス然レハ原院カ被告ニ於テ叙上ノ資力ヲ有シタルヲ否ヤチ審査セスシテ被告ニ横領ノ罪アリト宣告シタルハ不當ナリトスル本論旨ハ理由ナシ

一一四

要旨 刑法第二百五十二條第一項ニ所謂横領ノ意義

●横領ノ件 明治四十二年(レ)第七八〇號

理由 刑法第二百五十二條第一項ニ所謂「横領」トハ犯人カ占有スル他人ノ物ニ付權利ナキ處分行爲ヲ爲スヲ謂フモノトス而シテ本件ノ事實ハ被告カ他人ノ米二石ヲ保管中擅ニ中島忠五郎ナル者ニ貸與シタルモノニシテ右貸與ハ消費貸借ヲ意味スルコト勿論ナンハ被告ノ所爲ハ前掲刑法第二百五十二條第一項ニ該當スル犯罪ナルカ故ニ原院カ同條項ニ問擬シタルハ相當ニシテ原判決ニハ所論ノ如ク疑律錯誤ノ違法アルコトナシ

第二百五十三條

一一五

要旨 刑法第二百五十三條ニ所謂業務上ノ意義

●委託金騙取ノ件 明治四十二年(レ)第三八二號

理由 刑法第二百五十三條ニハ業務上自己ノ占有スル他人ノ物ヲ横領シタル者ハ云トアリテ其業務及他人ノ範圍ニ何等ノ制限ヲ爲ササルカ故ニ業務トハ所謂職務若クハ職業ヲ汎稱シ其執ル所ノ事務カ自己ノ爲メタル他人ノ爲メタルヲ區別セス又他人トハ自己以外ノ者ヲ總稱シ其占有スル物ノ所有カ何人ニ屬スルカチ問ハサルモノト解釋スルヲ相當トス

故ニ苟クモ自己ノ職務若クハ職業ノ關係上他人ノ物ヲ占有スル者ニシテ其占有物ヲ横領スルニ於テハ常ニ刑法第二百五十三條ノ横領罪ヲ構成スルモノト論定セサルヲ得ス而シテ原判決ニ認メタル事實ニ依レハ被告ハ日本海上運送火災保險株式會社出納係部員トシテ集積事務ニ從事中其受領シタル小切手ヲ横領シタル者ナルカ故ニ刑法第二百五十三條ヲ適用セサル可ラス然ルニ原院カ同法第二百五十二條第一項ヲ適用シタルハ擬律ノ錯誤ナリ從テ刑事訴訟法第二百六十四條ノ手續ヲ履行セザリシコトノ不法ナルコトモ亦論旨ノ如クナルモ第一點ハ五年以下ノ懲役ニ該ル罪ナリト判決シタルモノチ一年以上十年以下ノ懲役ニ該ル罪ナリト論シ第二點ハ輕罪ナリトシテ判決シタル事件チ重罪ナリト爭フモノニシテ何レモ被告ノ不利益ニ歸ス可キ論旨ナレハ上告適法ノ理由ト爲ラス

一一六

要旨 仲立人カ其媒介ヲ爲シタル行爲ニ付キ當事者ノ一方ヨリ豫メ受領シタル給付ノ目的物ヲ横領シタル場合ノ處分
仲立人カ其媒介シタル賣買行爲ニ付キ買主ヨリ代金ヲ受取リタル後擅ニ之ヲ自己ノ用途ニ費消シタル場合ノ處分

●委託金費消ノ件 明治四十二年(レ)第七八六號

理由 仲立人ハ別段ノ意思表示又ハ慣習アル場合ノ外ハ其媒介シタル行爲ニ付キ當事者ノ爲メニ支拂其他ノ給付ヲ受クルコトヲ得サルコトハ商法第三百六條ニ於テ規定スル所ナリ從テ別段ノ意思表示又ハ慣習ナキニ拘ハラズ仲立人カ其媒介シタル行爲ニ付當事者ノ一方ヨリ支拂其他ノ給付ヲ受クルトキハ其受領行爲ハ仲立人ノ業務上ノ行爲ト云フコトヲ得ス次ニ仲立人カ其媒介シタル行爲ニ付キ見本ヲ受取リタルトキハ其行爲カ完了スルマテ之ヲ保管スルコトヲ要スルコトハ同法第三百七條ニ規定スル所ナリト雖モ仲立人カ其媒介ヲ依頼セラレタル行爲ニ付キ豫メ給付ノ目的物ヲ受取リ得ルコトハ同

法ノ規定セサル所ナルカ故ニ其受領行為モ亦仲立人ノ業務上ノ行為ト云フコトヲ得サルナリ而シテ原判決ニ於テ被告ハ織物賣買ノ仲立業ニ從事中第一高島嘉七ヨリ第二水野仲三ヨリ各賣却方ヲ依頼セラレ引渡ヲ受ケタル織物ヲ擅ニ自己ノモノトシテ田中善兵衛ヘ賣却シ第三尾關政兵衛ノ爲メ田中善兵衛ヘ織物賣却ノ媒介ヲ爲シ其代金ヲ田中善兵衛ヨリ受取りナカラ擅ニ自己ノ用途ニ費消シタル事實ヲ判示シ以上三箇ノ犯罪ニ對シ新舊刑法ヲ比照スルニ當リ各所爲ニ對シ各刑法第二百五十三條ヲ適用セルモ判示第一第二ノ被告カ引渡ヲ受ケタル織物ハ何レモ被告カ仲立人タル業務上占有スル他人ノ物ト云フコトヲ得ス從テ之ヲ賣却シタル各所爲ニ對シテハ各普通ノ橫領罪ニ關スル刑法第二百五十二條第一項ノ規定ヲ適用セサル可カラス然ルニ原判決ニ於テ判示第一第二ノ事實ニ對シテ各刑法第二百五十三條ヲ適用シタルハ擬律錯誤ノ違法アリト云ハサル可カラス次ニ判示第三ノ事實ニ對シテ原判決ハ刑法第二百五十三條ヲ適用セルモ被告カ尾關政兵衛田中善兵衛間ニ媒介シタル織物賣買ノ行為ニ付キ買手タル田中善兵衛ヨリ受取りタル代金ハ被告カ仲立人タル業務上占有スル他人ノ物ト云フヘキヤ否ヤハ右代金受領カ右賣買當事者ノ別段ノ意思表示又ハ慣習ニ依リタルモノナルヤ否ヤニ因テ定マルモノトス然ルニ原判決ニ於テ此等ノ事實ヲ明確ニセシテ被告カ右受領ノ代金ヲ擅ニ自己ノ用途ニ費消シタル所爲ニ對シ漫然刑法第二百五十三條ヲ適用シタルハ罪トナルヘキ事實ノ理由ニ不備アル違法ノ裁判ニシテ本論旨ハ總テ理由アリ而シテ原判決ハ判示第一第二ノ事實ニ對シテハ擬律ノ錯誤アルニ止マルト雖モ判示第一第二第三ノ事實ハ刑法ニ在リテハ同法第四十七條ニ依リ舊刑法ニ在テハ同法第百條ニ依リ一箇ノ刑ヲ科ス可キモノニシテ以上三箇ノ犯罪事件ハ互ニ分離スルヲ得サルヲ以テ判示第三ノ事實ニ關シ理由不備ノ違法アル以上ハ原判決全部ヲ破毀移送スヘキモノトス既ニ此點ニ於テ原判決ヲ破毀スル以上ハ他ノ論旨ニ對シテ說明ヲ爲スノ要ナシ

要旨 執達吏カ手数料及ヒ立替金ノ辨濟ニ對スル保證トシテ委任者ヨリ豫納セシメタル金圓ヲ委任終了前ニ横領シタル場合ノ處分

●官印盜用官文書偽造行使監守盜詐欺取財ノ件 明治四十二年(レ)第七四四號

理由 執達吏手数料規則第十九條同第二十條ノ規定ニ依レハ執達吏ハ委任終了ノ後ニアラサレハ手数料及ヒ立替金ノ辨濟ヲ受ク可キ權利ナシ只其辨濟ニ對スル保證トシテ一定ノ金額ヲ豫納セシメ委任ノ終了シタル後其豫納金ヲ以テ手数料ト立替金トニ充當シ得ルモノナルコト明ナリ然レハ其豫納金ハ執達吏カ委任終了ニ至ル迄委任者ノ爲メ其職務上保管スル所ノモノニシテ未タ執達吏ノ收入ニ歸シタルモノニアラス又個人トシテ保管スルモノニアラサレハ原院カ所論被告ノ行為ヲ以テ舊法ニ在テハ舊刑法第二百五十九條ニ關シ新法ニ在テハ刑法第二百五十三條ニ擬シタルハ相當ニシテ本論旨ハ其理由ナシ

第三十九章 贓物ニ關スル罪

第二百五十六條

要旨 贓物故買罪ノ成立ト贓物ヲ犯人ノ占有ニ移スコトトノ關係
私見 贓物ニ關スル罪ハ贓物ノ所在ヲ轉讓スルコトニ因テ贓物ニ對スル被害者ノ返還請求權ノ行使ヲ害シ又ハ害スルノ危險アリ以テ犯罪ニ因リ得ラレタル不法ナル財産上ノ狀況ヲ安固ナラシムル所爲ナルカ故ニ收受寄藏ナル文字カ贓物ノ保有ヲ轉スルコト即チ受ケ又ハ寄藏スル者ノ保有ニ轉スルコトヲ意味スルカ

如ク故買ナル文字モ又贓物ナルノ情ヲ知テ有償名義ヲ以テ之カ保有ノ引渡ヲ得ルコトヲ意味スト解セサルヘカラス

●贓物故買ノ件 明治四十一年(レ)第一〇二三號

理由 贓物故買罪ハ贓物ナルノ情ヲ知リ有償名義ヲ以テ之レヲ所得スルニ因リ構成セラレルモノニシテ必シモ其物件ヲ自己ノ占有ニ移シ入レルコトヲ要スルモノニ非ス左レハ既ニ原審ニ於テ所論ノ如ク被告カ贓物タルノ情ヲ知リテ之ヲ買取りタル事實ヲ認メタル以上之ヲ既遂罪ニ間擬シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

一一九

要旨 人ヲ教唆シテ竊取セシメタル贓物ヲ教唆者カ故買シタル場合ニ於ケル擬律「私見 贓物ニ關スル罪ハ原犯即チ前ノ犯罪ニ對スル共犯ニアラスシテ獨立ノ一罪ナルカ故ニ本罪ニ對シテ總則共犯例ノ適用アルヘク從テ最初犯罪ニ依リ贓物ヲ得タル犯人ト雖モ亦本罪ノ共犯トシテ處罰セラレルコトアリ得ヘキナリ但シ最初ノ犯人(正犯)タルト教唆(從犯)タルトヲ問ハス)カ贓物ヲ藏匿又ハ處分スルコトハ前ノ犯罪ノ當然ノ結果ト云フヘキカ故ニ此ノ場合ニ於テハ刑法第五十四條第一項後段ヲ適用スヘク反之既ニ他人ニ轉讓シタル同一贓物ヲ最初ノ犯人カ收受故買スルトキハ前ノ罪ノ當然ノ結果ト云フコトヲ得ス

●持兇器竊盜竝贓物故買ノ件 明治四十二年(レ)第八九號

理由 竊盜教唆罪ト贓物故買罪トハ法律上其罪質ヲ異ニスルカ故ニ縱シ被告カ教唆シテ竊取セシメタル贓物ヲ故買シタルモノナリトスルモ右故買ノ所爲ハ竊盜教唆罪中ニ吸收セラルヘキモノト謂フナ得サルヲ以テ原審カ被告ノ右所爲ニ對シ故買罪ヲ構成スルモノト爲シタルハ相當ニシテ本論旨ハ理由ナシ

一二〇

要旨 贓物故買罪ノ成立ト竊盜犯人ニ對スル公訴及ヒ私訴カ時効ニ依リ消滅シタルヤ否ヤトノ關係

私見 贓物ニ關スル罪ハ贓物ニ對スル被害者ノ返還請求權ヲ侵害スル所爲ナルヲ以テ刑事訴訟法第九條ニ依リ被害者ノ返還請求權カ時効ニ依リ消滅シタルトキハ其以後ノ所爲ニ因テ同罪ヲ構成スルコトナシ

●贓物故買ノ件 明治四十二年(レ)第二八二號

理由 贓物故買罪ハ苟クモ贓物タルノ情ヲ知リテ之ヲ故買スレハ成立スルモノナルカ故ニ竊盜犯人ニ對スル公訴及私訴ノ時効ニ因リ消滅シタルヤ否ヤハ竊盜ノ贓物ヲ故買シタル罪ノ成否ニ毫モ關係ナキヲ以テ原判決ニ竊取ノ年月日ヲ明示セサルモ理由不備ニ非ス論旨ハ理由ナシ【判旨第二點】

一二一

要旨 大藏省證券條例第十條ニ依ル告示ハ亡失シタル大藏省證券ヲ無効ト爲スモノニ非ス

●贓物故買贓物收受及贓物寄藏ノ件 明治四十二年(レ)第七八八號

理由 大藏省證券條例第十條ノ告示ハ大藏省證券ノ所有者ヲ保護スル爲メ亡失セシ證券ノ發見セラルルマテ其授受買賣引換及仕拂ヲ差止ムルニ止リ之ヲ無効ト爲スモノニアラサレハ本論旨モ亦理由ナシ【判旨第一點】

第四十章 毀棄及ヒ隱匿ノ罪

毀棄罪

第二百六十一條

要旨 舊刑法第四百二十一條及ヒ刑法第二百六十一條ニ所謂毀棄若クハ損壞ノ意義

私見 刑法ニ所謂毀棄若クハ損壞トハ物ノ實質ヲ害スルコトニ依テ物ノ一定ノ用法ヲ全部又ハ一部不能ナラシムルコトヲ謂フ(一時的タルト永久的タルトヲ問ハス)從テ物ノ實質ヲ害スルコトナクシテ單ニ感情上物ノ用法ヲ不能ナラシムルモ毀棄又ハ損壞ト云フコトヲ得ス例ヘハ或器物ヲ使用スレハ神ノ祟アリト説キ其物ノ用法ヲ妨クルカ如シ但シ判示ノ事實ハ私見ニ依ルモ損壞ニ當ル

●強姦器物毀棄猥褻傷害ノ件明治四十二年(れ)第三三三號
明治四十二年四月十六日宣告

理由 舊刑法第四百二十一條及刑法第二百六十一條ニ所謂毀棄若クハ損壞トアルハ單ニ物質的ニ器物其物ノ形體ヲ變更又ハ滅盡セシムル場合ノミナラス事實上若クハ感情上其物ヲシテ再ヒ本來ノ目的ノ用ニ供スルコト能ハサル狀態ニ至ラシメタル場合ヲモ包含セシムルモノト解釋スルヲ相當トス可キ故ニ本案ノ如ク被告ニ於テ營業上來客ノ飲食用ニ供ス可キ鋤燒鍋及徳利ニ放尿セシ以上被害者ニ於テ再ヒ該品ヲ營業用ニ供スルコト能ハサルハ勿論ナルヲ以テ原審カ右被告ノ所爲ヲ器物毀棄罪ニ問擬シタリシハ相當ナリ

刑法施行法

刑法施行法

新舊法比照ノ方法

第三條

一 要旨 法定刑ノ範圍ヲ異ニスル新舊二法ヲ比照スルニ當リ舊法ノ適用ニ付テノ
ミ酌量減輕ヲ爲スハ違法ニ非ス

●約束手形偽造行使詐欺取財ノ件明治四十二年(レ)第八四號

理由 酌量減輕ハ法定刑ノ範圍ニ於テ刑ヲ科セントセハ犯情ニ比シ重キニ失スル場合ニ於テ之ヲ爲スヘキモノナレハ
刑ノ範圍ヲ異ニスル新舊二法ノ比照上舊法ノ適用ニ付テノミ酌量減輕ヲ爲スノ要アルモ新法ノ適用ニ付テハ之ヲ爲スノ要
ナキコトナシトセス故ニ原院カ被告ノ約束手形偽造行使ノ所爲ニ付新舊刑法ヲ比照スルニ當リ舊刑法ノ適用ニ付テノミ酌
量減輕ヲ爲シタルハ違法ニ非ス要スルニ論旨ハ原院ノ職權ニ屬スル刑ノ量定ヲ非難スルモノニ外ナラサルヲ以テ上告適法
ノ理由トナラス

二 要旨 舊刑法第二百二條ニ所謂前發ノ刑ヲ以テ後發ノ刑ニ通算スヘキ場合ニ於テ

刑法施行法第三條

九

新舊法比照ノ基礎タルヘキ對照刑ヲ求ムル方法

●委託物費消ノ件 明治四十一年(レ)第一〇一四號

理由 刑法施行法第三條第二項ニハ數罪ヲ犯シタルモノニ付テハ云云數罪俱發ニ關スル規定ヲ適用シタル後刑ノ對照ヲ爲スヘキ旨ヲ規定シアリテ而シテ右數罪俱發ニ關スル規定即チ本件ノ如ク舊刑法第二百二條ニ所謂前發ノ刑ヲ以テ後發ノ刑ニ通算スヘキ場合ニ於テ新舊法比照ノ基礎タルヘキ對照刑ヲ求ムルニハ法定刑ヨリ前發ノ刑ヲ控除シ以テ前發ノ刑ヲ後發ノ刑ニ吸收セシムルコトヲ要シ而シテ法定刑ヨリ前發ノ刑ヲ控除スルニハ後發罪ニ對スル法定刑ノ長期ヨリ之ヲ控除スルニアラスンハ通算ノ效果ヲ生セシムルコト能ハサルコト晴易キ所ナルヲ以テ右通算ノ方法ハ後發罪ニ對スル法定刑ノ長期ヨリ前發ノ刑ヲ控除スヘク右法定刑ノ範圍内ニ於テ被告ニ科スヘキモノト量定シタル刑ヨリ之ヲ控除スヘキモノニアラストスルヲ相當トス左ノ原判決ノ法律適用ハ右ノ趣旨ニ適合シ相當ナルヲ以テ此點ニ關スル論旨ハ理由ナク又原判決ハ既ニ控除シタル刑ヲ再ヒ通算スル旨渡ヲ爲シタリトノ論旨ニ付テハ原判決主文ニ所謂重禁錮八月ハ舊刑法ノ本刑ノ範圍内ニ於テ量定宣告シタル刑ニシテ舊刑法ノ本刑ヨリ前發刑タル拘留七日ヲ控除シタルモノノ範圍内ニ於テ量定シタル刑ニアラサルコトハ原判決文上之ヲ見ルコトヲ得ルヲ以テ原判決ニ於テ前發罪ノ刑拘留七日ヲ右重禁錮八月ノ刑ニ通算スル旨渡ヲ爲シタリトテ所論ノ如キ不當アルコトナクレハ此點ノ論旨モ亦理由ナシ

三 要旨 二箇以上ノ選擇主刑中其一箇ヲ科スヘキ場合ニ於ケル新舊法比照ノ基礎タル對照刑

●謀殺ノ件 明治四十一年(レ)第一一九八號

理由 刑法施行法第二條第三條第三項ニ依レハ新舊二法ノ輕重ヲ比較スルニ當リ二箇以上ノ主刑中其一箇ヲ科スヘキ場合ニ於テハ其中最モ重キ刑ヲ標準トスルヲ要シ其他ノ輕キ刑ハ之ヲ計算外ニ置カサルヘカラサルモノナレハ此標準ニ從ヒ裁判ヲ爲シタル原判決ハ相當ニシテ上告論旨ハ理由ナシ

四 要旨 新舊法ノ刑ヲ對照スルニ當リ二箇以上ノ主刑アル場合ニ於ケル對照刑

●故殺ノ件 明治四十二年(レ)第五三二號

理由 新舊法ノ刑ヲ對照シ其輕キモノヲ定ムル場合ニ於テ二箇以上ノ主刑アル時ハ常ニ必ス其中ノ重キモノヲ以テ對照刑ト爲スヘキコトハ刑法施行法第三條第三項ニ規定スル所ナリ然レハ原院カ刑法第九十九條ノ三箇ノ主刑中重キ死刑ヲ減輕シ之ヲ以テ舊刑法ノ刑ニ對照シタルハ相當ニシテ論旨ハ其理由ナシ

五 要旨 二箇以上ノ主刑中其一箇ヲ選擇シテ刑ヲ科スヘキ場合ニ於テ法律ニ依リ刑ヲ加重減輕スヘキ又ハ酌量減輕ヲ爲スヘキ事由ノ存スルトキノ對照刑ヲ求ムル方法

●殺人ノ件 明治四十二年(レ)第六八四號

理由 刑法施行法第三條第三項ニ一罪ニ付キ二箇以上ノ主刑中其一箇ヲ科スヘキトキハ其中ニテ重キ刑ノミニ付キ對照ヲ爲スヘシトアルハ選擇刑ノ場合ニ於テハ法律ニ依リ刑ヲ加重減輕スヘキトキ又ハ酌量減輕ヲ爲スヘキトキト雖モ必ス最モ重キ刑ヲ選擇スルコトヲ要シ其餘ノ輕キ刑ヲ選擇シテ以テ新舊法ノ輕重ヲ定ムル爲メノ標準ト爲スコトヲ許ササル趣旨ニ外ナラス故ニ刑ノ對照ヲ爲スニハ順序トシテ先少該規定ニ依リ選擇刑中最モ重キ刑ヲ選擇セサルヘカラス而シテ後加

重又ハ減輕ヲ爲スヘキモノナルトキハ同條第一項ニ依リ右選擇シタル重キ刑ヲ加重又ハ減輕シテ對照刑ト爲スヘキモノトス然レトモ酌量減輕ハ畢竟事實裁判所ノ職權ニ屬スル刑ノ量定ニ過キサルカ故ニ刑ノ對照上事宜ニ依リ或ハ舊法ノ刑ノミテ減輕シ新法ノ刑ハ之ヲ減輕セサルコトアルモ違法ト謂フヲ得ス論旨ハ理由ナシ

累犯加重ニ關スル規定ノ準用

第七條

要旨 苟モ刑法施行前舊刑法ニ依リ刑法ノ懲役ニ相當スル刑ニ處セラレタル者ニ對シテハ刑法施行法第七條第一項ニ依リ刑法ノ累犯ニ關スル規定ヲ準用スヘキナリ

●持兇器強盜ノ件 明治四十二年(レ)第五四八號

理由 刑法施行法第七條第一項第一號ニハ汎ク舊刑法又ハ他ノ法律ニ依リ刑法ノ懲役ニ相當スル刑ニ處セラレタル者トアリテ其舊刑法ニ依リ處刑セラレタル罪ハ刑法ニ於テモ依然罪トナルヘキモノタルコトヲ要スル旨ノ規定ナキヲ以テ刑法ニ於テ最早罪トシテ處罰スヘキモノニ非サルモ苟モ刑法施行前舊刑法ニ依リ刑法ノ懲役ニ相當スル刑即チ無期徒刑重懲役輕懲役又ハ重禁錮ニ處セラレタル者ニハ同條第一項ニ依リ刑法ノ累犯ニ關スル規定ヲ準用セサルヘカラス原判決ニ依リハ被告ノ前科ハ舊刑法ノ官職詐稱罪ニシテ重禁錮ニ處セラレ其執行後五年内ニ於テ刑法施行前本件ノ強盜罪ヲ犯シタルモノナレハ原院方刑法施行法第七條第一項ニ依リ刑法第五十六條第一項ヲ準用シタルハ正當ニシテ論旨ハ理由ナシ

刑名ノ變更

第十九條

要旨 刑法施行前ノ衆議院議員選舉法違犯事件ニ付キ被告ヲ舊刑名タル輕禁錮ニ處シタル判決ハ不法ナリ
私見 刑法施行法第十九條ハ實體法ノ範圍ニ屬スル刑名ノ變更ヲ規定スルモノナレハ同法施行前ノ犯罪ニ對シテハ輕キ新法(新刑法總則)ヲ適用スル場合ノ外ハ之ヲ適用スヘキモノニアラス反之本判旨ハ同條ハ同法施行前ノ犯罪ニ對シテモ常ニ適用アリト解スルモノナリ

●衆議院議員選舉法違犯ノ件 明治四十一年(レ)第一二〇七號

理由 刑法施行法第十九條ニハ所掲ノ如キ規定アリテ衆議院議員選舉法中罰則ノ刑名ハ刑法ノ刑名ニ變更セラレタルモノナルカ故ニ原審ニ於テ被告等ヲ處分スルニ當リテハ須ラク右變更セラレタル刑名ニ依リ之レカ宣告刑ヲ定ムヘキ筋合ナルニ事茲ニ出テス舊刑名ヲ其儘宣告シ被告等ヲ輕禁錮ニ處シタルハ不當ニシテ本論旨ハ理由アリ原判決ハ此點ニ於テ亦破毀ヲ免レサルモノトス【判旨第十點】

要旨 刑法施行法第十九條ニ依リ舊刑法ノ主刑ハ刑法ノ刑名ニ變更セラレタル

刑法施行法第十九條

モノニ非ス

●公私文書偽造行使詐欺取財ノ件明治四十二年(レ)第三四六號

理由 刑法施行法第十九條ニハ他ノ法律ニ定メタル主刑ハ第二條ノ例ニ準シ刑法ノ刑ニ對照シテ之ヲ刑法ノ刑名ニ變更ストアリテ其所謂他ノ法律トハ同法第一條ニ於ケル舊刑法以外ノ他ノ法律ヲ指稱シ從テ舊刑法ハ刑法ノ主刑ノ刑名ニ變更セラレタルニ非サルカ故ニ論旨ハ理由ナシ【判旨第六點】

九 要旨 舊刑法ヲ適用スヘキ犯罪ニ對シテハ新刑法ノ刑名ニ變更シタル刑ヲ言渡スヘキモノニ非ス

●自殺補助ノ件明治四十一年(レ)第一〇〇八號

理由 原判文ヲ閱スルニ本件被告ノ所爲ハ刑法第六條ニ從ヒ新舊刑法比照ノ結果舊刑法ヲ輕シトシテ其刑ヲ適用シタルモノニシテ刑法施行法ニハ舊刑法ノ刑ヲ新刑法ノ刑ニ變更スル旨ノ規定ナキヲ以テ舊刑法ヲ適用スヘキ犯罪ニ對シテハ舊刑法ノ刑名ヲ其儘存置スヘキモノニシテ之ヲ新刑法ノ刑名ニ變更シテ之カ言渡ヲ爲スヘキモノニアラス故ニ本論旨ハ其理由ナシ【判旨第一點】

第二十二條及第二十五條

要旨 刑法施行法第二十二條第一項ト同法第二十五條(刑法第六號參照)

刑ノ執行猶豫ニ關スル手續

第五十四條

要旨 刑ノ執行猶豫ヲ與フヘキ情狀ナキトキハ縱令檢事ノ請求アルモ特ニ請求ヲ棄却スル等ノ裁判ヲ爲スノ要ナシ

●衆議院議員選舉法違犯ノ件明治四十二年(レ)第二八三號

理由 刑ノ執行ヲ猶豫スルト否トハ原院ノ職權ニ屬スルヲ以テ原院ガ刑ノ執行ヲ猶豫セサルヲ非難スル前段ノ論旨ハ上告ノ理由ナク又刑ノ執行猶豫ハ其情狀アル時之ヲ言渡ス可キモノニシテ其情狀ナキ時ハ假令檢事ノ請求アルモ其言渡ヲ爲ササルヲ以テ足リ特ニ請求ヲ棄却スル等ノ言渡ヲ爲スノ要ナキヲ以テ後段ノ論旨モ上告ノ理由ナシ

第五十五條

要旨 刑法施行法第五十五條第二項ノ規定ニヨリ上訴裁判所ニ於テ新タニ執行猶豫ノ言渡ヲ爲シ得ヘキ場合

●私書偽造行使ノ件明治四十二年(レ)第一〇四九號

理由 刑ノ執行猶豫ハ檢事ノ請求又ハ裁判所ノ職權ニ依リ與フヘキモノニシテ被告人ヨリ之ヲ請求シ得ヘキ規定アルコトナケンハ本請求ニ對シ許否ノ裁判ヲ與フルノ要ナシ又刑法施行法第五十五條第二項ノ規定ハ上訴裁判所ニ於テ原判決ヲ取消シ又ハ破毀シタル場合ニ限り執行猶豫ノ言渡ヲ爲シ得ヘキ趣旨ナルコトハ同條文ノ解釋上明ナレハ本件ニ付テハ執行猶豫ヲ與フルニ由ナキモノトス

一三
要旨 第二審裁判所カ原判決ヲ取消サスシテ刑ノ執行猶豫ノ言渡ヲ爲シタルハ不法ナリ

● 恐喝取財ノ件 明治四十二年(レ)第四六三號

理由 上訴裁判所ニ於テ新々ニ刑ノ執行猶豫ノ言渡ヲ爲スハ不服ヲ申立テラレタル判決ヲ取消シ若クハ破毀スル場合ナラサルヘカラサルコトハ本院判例ノ是認スル所ナリ然ルニ原院ニ於テ被告ノ控訴ヲ棄却シナカラ刑ノ執行猶豫ノ言渡ヲ爲シタルハ亦タ擬律錯誤ノ不法ヲ免レス【判旨第二點】

大審院新刑法判例要旨(完)

三 要旨 第二審裁判所カ原判決ヲ取消サスシテ刑ノ執行猶豫ノ言渡ヲ爲シタルハ不法ナリ

● 恐喝取財ノ件明治四十二年五月七日宣告

理由 上訴裁判所ニ於テ新々ニ刑ノ執行猶豫ノ言渡ヲ爲スハ不服ヲ申立テラレタリ判決ヲ取消シ若クハ破毀スル場合ナラサルヘカ・サレコトハ本院判例ノ是也スル所ナリ然レニ原院ニ於テ被告ノ控訴ヲ棄却シナカラ刑ノ執行猶豫ノ言渡ヲ爲シタルハ亦々擬律錯誤ノ不法ヲ免レス【判旨第二點】

大審院新刑法判例要旨(完)

附 録

附錄 舊刑法刑事訴訟法特別法罰則判例要旨索引

舊刑法

第一編 總則

第一章 法例

一 帝國ノ法律ニ服從スルノ義務アル者カ我領土外ニ於テ犯罪ヲ行ヒタル場合ニ於ケル我刑法ノ效力範圍……………(一七)

第三條

新舊法比照

一 新舊法條ヲ比照シ新法條ヲ輕シトスルトキハ全部新法條ヲ適用セサルヘカラス(明治十四年第八十一號布告ノ適用範圍)……………(一八)
二 新舊兩法比照ノ方法、舊刑法第三條第二項ハ刑ニ付テハ舊法ニ從ヒ數罪俱發例ニ付テハ新法ニ從フト云フカ如ク新舊兩法ヲ折衷シテ適用スルノ趣旨ニアラス……………(一九)

第二章 刑 例

第三節 附加刑處分

第四十三條

沒收例

- 四 一箇ノ文書中偽造ノ部分ト獨立シテ何等ノ效用ヲ爲ササル部分ニ對スル沒收……………二二
- 五 偽造ニ着手シタルモ未タ完成セラレサル貨幣ノ沒收……………二二
- 六 賣買取引ノ證據金ハ取引所法違犯行爲ノ用ニ供シタル物件ナリ……………二三

第四十四條

沒收例

- 七 物ニ關シテ債權ヲ有スルニ過キササル者ハ舊刑法第四十四條ニ所謂所有主ト謂フコトヲ得ス債務者カ全部ノ辨濟ヲ爲シタルトキト雖モ該債權ニ關スル證書ノ所有權ハ依然トシテ前債權者ニ存スルモノトス……………二三

第五章 再犯加重

第九十二條

- 八 舊刑法第九十二條後段ニ所謂再犯輕罪ニ該ル時ハ云々ノ意義……………二三
- 九 結合犯タルヘキ數行爲ノ中間ニ他ノ罪ニ付確定判決アリタル場合ニ於ケル擬律(舊刑法第九十七號參照)……………二三

第七章 數罪俱發

第一百條

- 一〇 異ナリタル數箇ノ法益侵害ノ所爲カ互ニ原因ト爲リテ相連絡シ犯人ノ目的ヨリ之ヲ包括的ニ觀察スルコトヲ得ル場合ニ於ケル罪ノ箇數……………二五
- 一一 罪ノ箇數ヲ定ムル標準……………二五
- 一二 偽造委任狀ヲ行使シテ公正證書ヲ偽造シタル場合ニ於ケル罪ノ箇數……………二六
- 一三 一箇ノ行爲ニシテ數箇ノ罪名ニ觸ルル場合ニ於ケル罪ノ箇數……………二七
- 一四 一箇ノ法益ヲ害シテ二箇ノ罪ヲ構成スル場合……………二七
- 一五 場所ヲ異ニシテ犯サレタル數箇ノ所爲ト一箇ノ連續犯成立トノ關係……………二八

第一百二條

- 一六 舊刑法第一百二條ノ規定ハ被告ヲ無期徒刑ニ處スヘキ場合ニ於テモ前發ノ刑アルトキハ之ヲ通算スヘキ趣旨ナリトス……………二八
- 一七 舊刑法第一百二條第二項ニ所謂再犯ノ意義及ヒ陸海軍ニ關スル法令ノ罪ト同條項……………二八

トノ關係……………一九

第八章 數人共犯

第一節 正犯

第四百條

共同正犯

- 一八 共同正犯ノ成立ニ必要ナル行為ノ程度……………三〇
- 一九ノ一 犯罪ノ共謀ト共同正犯トノ關係(刑法第十八號參照)……………三〇
- 一九ノ二 共同正犯ト共謀ニ係ル犯罪行為ヨリ生シタル重キ結果ニ對スル責任負擔トノ關係……………三三
- 二〇 數人共謀ニ係ル犯罪ニ付キ各共犯者ノ犯意ト結果トノ間ニ主要ナラサル點ニ關シテ錯誤アリタル場合ノ處分……………三三
- 二一 教唆者カ更ニ進ンテ犯罪ヲ實行シタル場合ノ擬律……………三三
- 二二 自ラ官名ヲ詐稱セサルモ官名詐稱罪ノ共同正犯トナリ得ル場合……………三三

第五百條

教唆

- 二三 教唆犯ヲ處罰スルニ必要ナル條件……………三三
- 二四 共同教唆ノ成立ニ必要ナル行為ノ程度……………三四

第九章 未遂犯罪

第一百十二條

- 二五 犯人カ企畫セル一罪タルヘキ行為ノ一部ヲ遂ケ既遂ノ條件ヲ具備スル以上ハ其他ノ部分ハ假令未遂ニ終ルモ全部ノ行為ニ對シ犯罪ノ既遂ヲ以テ論スヘキナリ……………三五

第二編 公益ニ關スル重罪輕罪

第三章 靜謐ヲ害スル罪

第一節 兇徒聚衆ノ罪

第三百二十七條

- 二六 兇徒聚衆ノ罪ノ成立條件ト首魁ノ有無トノ關係……………三六

第二節 官吏ノ職務ヲ行フヲ妨害スル罪

甲 職務執行妨害罪

第三百三十九條

二七 刑法第三百三十九條第二項ハ官吏ヲシテ行ハシメタル行為カ適法ナルカ又ハ其權
限範圍ヲ脱シタル場合ニハ適用ナシ……………二七

乙 官吏侮辱罪

第四百四十一條

二八 官吏侮辱罪ノ成立條件其侮辱ノ材料タルヘキ事項ノ種類……………二八
二九 官吏侮辱罪ノ成立ニ必要ナル犯意……………二九

第四章 信用ヲ害スル罪

第一節 貨幣ヲ偽造スル罪

第三百八十二條

三〇 偽造貨幣行使ノ意義及其使用方法ノ違法ナル場合ニ於ケル處分……………三〇

第三百八十七條

三一 舊刑法第八十七條第一項ニ所謂職工ナル文詞ノ意義……………三一

第二節 官印ヲ偽造スル罪

官印盜用罪

第九十五條及第九十七條

三二 林區署カ官有林野ノ立木木材ノ検査ニ使用スル檢字及ヒ山字ノ印章ノ刑法上ノ
性質……………三二
三三 蠶病豫防吏員ハ公吏ニシテ其職印ハ公印ナリ……………三三
三四 森林主事ハ國有林野ノ立木木材ノ検査引渡等ニ用ユル極印ヲ保管スルノ職務ヲ
有ス……………三三
三五 執達吏カ送達證書ニ虛偽ノ記入ヲ爲シ之ニ職印ヲ捺捺スル以上ハ職印盜用罪ヲ
構成ス……………三三

第三節 官ノ文書ヲ偽造スル罪

第二百三條及第二百六條

三六 廢物ニ歸シタル蠶種壺紙ヲ利用シテ蠶種ニ關スル證書ヲ偽造行使シ同時ニ官公吏ノ印影ヲ盜用スル場合……………一三三

第二百三條

三七 檢事カ證人若クハ嫌疑者ニ對シ出頭ヲ求ムル爲メニ發スル報知書ノ刑法上ノ性質……………一三三

三八 文部大臣カ教育勅語ニ關スル訓示ヲ添付シテ所管各學校ニ頒付シタル勅語謄本ノ刑法上ノ性質(舊刑法第四十一號判旨參照)……………一三三

三九 軍隊手牒ノ名義人カ擅ニ虛偽ノ記入ヲ爲シテ之ヲ村役場ニ提出シタル所爲ニ對スル擬律……………一三三

四〇 執行調書ニ於ケル各關係人ノ署名ヲ偽造シタル所爲ニ對スル擬律……………一三三

四一 刑法第二百三條第二項ニ所謂官ノ文書ノ意義文部大臣カ教育勅語ニ關スル訓示ニ添ヘテ公立小學校ニ下付シタル教育勅語謄本ノ刑法上ノ性質……………一三三

四二 保存期限ヲ經過シタル官文書ノ毀棄ニ對スル處分……………一三三

第二百四條

四三 刑法第二百四條第一項ニ所謂官吏ノ公證シタル文書ノ意義……………一三三

第二百五條

四四 郵便局長カ自己ノ名ヲ以テ貯金通帳ニ利子ニ關スル虛偽ノ記入ヲ爲シタル場合……………一三三

ノ處分……………一三三

四五 郵便局長カ數多ノ貯金預ケ人名義ヲ虛構シテ郵便切手ニ依ル貯金預入ノ事實ヲ自己ノ管掌文書ニ記載シ之ヲ真正ナル官文書トシテ行使シタル所爲ニ對スル擬律……………一三三

第四節 私印私書ヲ偽造スル罪

甲 私印盜用罪

第二百八條

四六 債務者ノ承諾ナキニ拘ハララス其印影アル契約證書ニ別個ノ債務事項ヲ記入シタル所爲ニ對スル擬律……………一三三

乙 私文書偽造罪

四七 文書偽造行使罪ノ成立ト犯人カ其文書ヲ偽造シタル目的トノ關係……………一三三

四八 文書偽造行使罪ノ成立ト犯人ニ於テ他人ヲ害シ又ハ自己ヲ利スルノ意思ノ有無トノ關係……………一三三

第二百十條

四九 訴狀及假住所届ノ刑法上ノ性質……………一三三

- 五〇 年金受領者カ年金支給主管廳ニ提出スル居所届書ノ刑法上ノ性質……………一四一
- 五一 商法第二百十四條ニ依ル監査役ノ報告書竝ニ株主總會ノ決議録ノ刑法上ノ性質及ヒ非訟事件手續法第八十九條第四號ニ所謂株主總會ノ決議録ノ意義……………一四二
- 五二 蠶卵種壑紙中何某ノ製造ニ係ルコトヲ記載セル部分ヲ偽造行使シタル所爲ニ對スル疑律……………一四三
- 五三 町役場書記カ其資格ヲ以テ記載スル權限ナキ虛偽ノ事項ヲ收受件名簿ニ記載シ之ヲ役場ニ備付ケタル所爲ニ對スル疑律……………一四三
- 五四 署名ナキ文書ヲ偽造シ之ヲ封入シタル封筒面ノ署名ヲ偽造シテ使用シタル所爲ニ對スル疑律……………一四四

第五節 免狀鑑札及ヒ疾病證書ヲ偽造スル罪

免狀偽造罪

第二百十三條

- 五五 火藥讓受許可證ノ刑法上ノ性質……………一四五

第六節 偽證ノ罪

第二百十八條以下

- 五六 證人タル資格ナキ者ト偽證罪成立トノ關係……………一四六
- 五七 事實ヲ見聞セサル證人カ現ニ之ヲ見聞シタリト稱シ虛偽ノ陳述ヲ爲シタル場合ト偽證罪成立トノ關係……………一四七
- 五八 偽證教唆罪(刑法第二百二十五條)ノ教唆ニ對スル疑律及ヒ刑法第二百二十五條偽證囑託罪ノ適用範圍……………一四七

第九節 公選ノ投票ヲ偽造スル罪

第二百三十三條

- 五九 公選ノ投票偽造罪(舊刑法第二百三十三條)完成ノ時期……………一四八
- 六〇 舊刑法第二百三十三條公選ノ投票偽造罪ノ成立ト其投票ノ形式並ニ真正ナル投票ノアリタル前後トノ關係……………一四九
- 六一 公選ノ投票ヲ偽造スル罪ノ成立ト其偽造ニ係ル投票ノ識別トノ關係……………一四九

第二百三十六條

- 六二 町村會議員ノ選舉録ノ刑法上ノ性質……………一五〇
- 六三 衆議院議員選舉ニ於ケル投票立會人ノ刑法上ノ性質……………一五〇

第九章 官吏瀆職ノ罪

第二節 官吏人民ニ對スル罪

官吏收賄罪

第二百八十四條

六四 府縣判任官ニシテ小學校教員檢定委員會ノ書記ヲ命セラレタル者カ其職務ニ關シ人ノ囑託ヲ受ケ賄賂ヲ收受シタル場合ノ處分……………二五二

第三節 官吏財産ニ對スル罪

甲 監守盜罪

第二百八十九條

六五 監守盜罪ノ成立ト犯人カ該金品ヲ橫領スルニ當リ欺罔手段ヲ用ヰタル場合トノ關係……………二五三

六六 町村ニ下付セラレタル國庫債券ハ町村長ニ於テ之カ保管ノ責ニ任スヘキモノニ……………二五三

シテ收入役ハ之カ保管ノ職責ナキモノトス……………二五三

六七 登記官吏カ職務上保管スル登記申請書ヨリ既ニ消印アル其貼用印紙ヲ剝離シテ竊取シタル所爲ニ對スル擬律……………二五四

六八 町村長カ郡制第六十八條ニ依リ受領シタル恩給支拂命令通知書ヲ其保管中擅ニ毀消シタル所爲ニ對スル處分……………二五四

六九 町助役ハ特ニ町長ノ代理ヲ爲ス場合ニ非サルモ町ニ屬スル公金ヲ監守スル責任ニアルモノトス……………二五五

乙 正數外ノ金穀徵收罪

第二百九十條

七〇 第二百八十九條規定ノ監守罪ト第二百九十條ノ罪トノ區別……………二五六

第三編 身體財産ニ對スル重罪輕罪

第一章 身體ニ對スル罪

第一節 謀殺故殺ノ罪

第二百九十八條

七一 誤殺ニ關スル刑法第二百九十八條規定ノ適用範圍……………一七五

第二節 毆打創傷ノ罪

第三百五條

數人共毆

七二 刑法第三百五條後段規定ノ趣旨……………一七六

七三 二人以上共謀シテ一箇ノ創傷ヲ負ハシメ共犯中何人ノ所爲ナルヲ知ル能ハサル場合ニ於ケル擬律……………一七五

第三節 殺傷ニ關スル宥恕及ヒ不論罪

第三百九條

七四 刑法第三百九條規定ノ趣旨……………一七五

第六節 擅二人ヲ逮捕監禁スル罪

第三百二十三條

七五 光線ノ注射セサル暗室ニ人ヲ監禁シテ寢食セシムル所爲ノ刑法上ノ性質……………一六〇

第八節 墮胎ノ罪

第三百三十一條以下

七六 墮胎罪ノ成立ト胎兒カ死亡スルト否トノ關係……………一六二

第十節 幼者ヲ略取誘拐スル罪

第三百四十一條以下

七七 誘拐罪ノ構成條件タル誘拐ノ手段ハ何人ニ對シテ之ヲ施スコトヲ要スルヤ……………一六三

第十一節 猥褻姦淫重婚ノ罪

第三百五十一條

七八 不法姦淫ノ結果痲毒ヲ感染セシメ疾病休業ニ致シタル所爲ニ對スル擬律……………一六三

第二章 財産ニ對スル罪

第一節 竊盜ノ罪

第三百六十六條以下

七九 竊盜罪ノ既遂ノ時期……………

〇 或容器ニ物品ヲ入レ鎖鑰ヲ施シタル儘ニ寄託セラレタル場合ニ於テ受託者カ其
容器ノ鎖鑰ヲ開キ物品ヲ取出シタル所爲ニ對スル處分……………

第三百六十八條

八一 他人ノ倉庫ヲ開閉スル權限ヲ有スル者カ倉庫ノ鎖鑰ヲ開キタル倉庫ニ入り竊盜
ヲ犯シタル場合ニ於ケル擬律……………

第二節 強盜ノ罪

第三百七十八條

八二 刑法第三百七十八條ニ所謂財物ノ意義……………

第四節 家資分散ニ關スル罪

第三百八十八條

八三 刑法第三百八十八條ニ所謂家資分散ノ際ノ意義及家資分散ニ關スル罪ノ成立ト
家資分散ノ宣告トノ關係……………

八四 刑法第三百八十八條ニ所謂脫漏及ヒ藏匿ノ意義……………
八五 家資分散ノ狀況ニ陷リタル債務者以外ノ者カ其債務者ト共謀協力シテ財産ノ藏
匿脫漏又ハ虛偽ノ負債増加ノ所爲ニ加功シタル場合ノ擬律……………

第五節 詐欺取財ノ罪及ヒ受寄財物ニ關スル罪

甲 詐欺取財罪

第三百九十條

八六 賭博ノ勝者カ敗者ニ對シ恐喝手段ヲ用井テ其勝利ニ屬スル金員ヲ騙取シタル所
爲ニ對スル處分……………

八七 縱令手段ハ欺罔ニ出ツルモ其取得シタル財産上ノ利益ニ付正當ナル權利ヲ有ス
ルトキハ詐欺取財罪ヲ構成セス……………

八八 裁判所カ強制執行上債權者ニ分配スル爲メ保管スル金品ニ對スル詐欺取財罪ノ
被害者……………

八九 被害者ノ認識シタル事實ニシテ其真相ト齟齬スル所ナキ場合ト詐欺取財罪成立
トノ關係……………

九〇 一旦賣買代金ニ充當シテ賣主ニ振出シタル手形ヲ後ニ詐言ヲ用ヒ無償ニテ之ヲ
交付セシメタル所爲ハ詐欺取財罪ヲ構成ス……………

第三百九十七條

- 九一 虛構ノ手段ヲ以テ假差押解放ノ訴ヲ起シ假差押ニ係ル犯人所有ノ物件ノ解放ヲ求メタル所爲ニ對スル處分……………一七三
- 九二 小切手ノ所持人カ振出人ニ對シ其券面金額ニ百ノ字ノ誤記アルヲ奇貨トシ小切手資金トシテ其金額ヲ交付シタルモノノ如ク主張シ之カ支拂ヲ訴求シタル所爲ニ對スル擬律……………一七三

第三百九十八條

- 九三 欺罔手段ヲ用テ不動産競賣代金ノ配當ヲ要求シタル場合ニ於ケル被害者此ノ場合ト刑法第三百七十七條適用トノ關係……………一七四

第三百九十條

恐喝取財罪

- 九四 村外シナル絶交ノ通告ニ因リ人ヲ畏怖セシメ金品ヲ騙取シタル所爲ニ對スル處分……………一七五
- 九五 官吏カ其職務ノ執行ニ關スル事項ヲ以テ人ヲ恐喝シ被害者ハ其職務執行ヲ中止セシムル爲メ金品ヲ供與シタル場合ニ於ケル擬律……………一七五
- 九六 恐喝取財ノ成立ニ必要ナル損害ノ有無ヲ定ムル標準……………一七六
- 九七 私文書ヲ偽造行使シテ財物ヲ騙取セントシテ遂ケサリシ場合ニ於ケル罪ノ成立時期結合犯タルヘキ數行爲ノ中間ニ他ノ罪ニ付確定判決アリタル場合ニ於ケル擬律……………一七六

- 九八 公正證書作成ノ代理委任狀及ヒ本人證明願書ヲ偽造シ公證人ヲシテ公正證書ヲ作成セシメ四テ他人ヲ欺罔シテ金圓ヲ騙取シタル場合ニ於ケル擬律……………一七七
- 九九 舊刑法第三百九十條第二項ニ依リ一罪トシテ結合セラルヘキ各所爲ノ輕重ヲ比照スル標準……………一七八

第三百九十一條

- 一〇〇 刑法第三百九十一條規定ノ犯罪ノ成立ト被害者ニ對シ欺罔ノ手段ヲ施シタル事實ノ有無トノ關係……………一七八

第三百九十三條

冒認罪

- 一〇一 冒認罪ノ成立ト目的物ノ引渡及ヒ代金ノ授受ノ有無トノ關係……………一七九
- 一〇二 他人ノ所有地所ヲ登記簿上自己ノ名義ト爲シ之ヲ自己ノ所有物トシテ抵當ニ差入レ金員ヲ受取リタル所爲ニ對スル擬律……………一八〇

第三百九十四條

- 一〇三 刑法第三百九十四條監視ニ關スル規定ノ適用範圍……………一八〇

乙 受寄財物ニ關スル罪