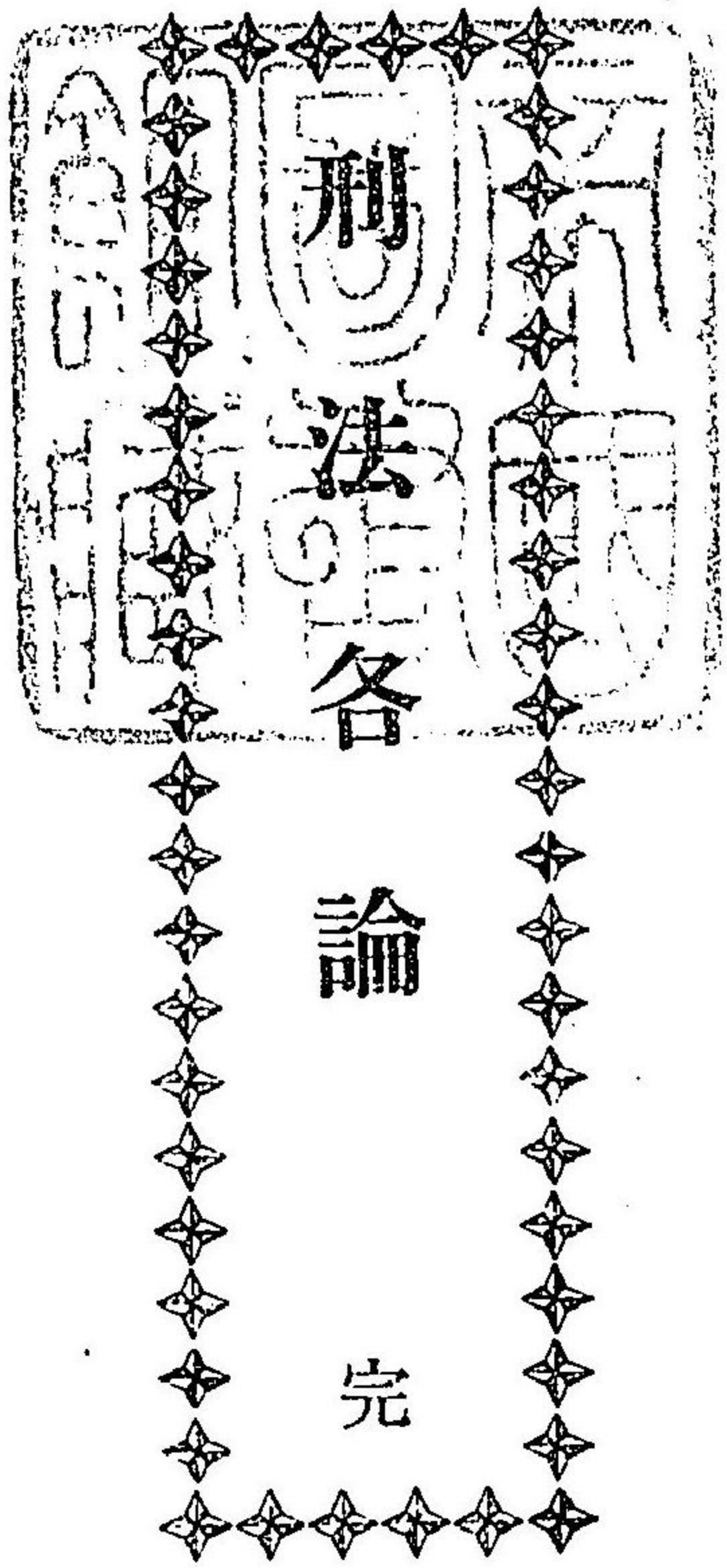


法學士 谷野格 講述



中央大學



寄贈本

刑法各論

目次

緒論

本論

第一部 重罪、輕罪及其刑

第一編 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑

刑

第一章 身體ニ對スル罪及其刑

第一節 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑

第一款 總說

第二款 犯意ニ因ル殺害罪及其刑

第一項 總說

刑法各論目次

一  
丁

四  
丁

同  
丁

同  
丁

同  
丁

同  
丁

五  
丁

一  
丁

同  
丁



第二項	故殺ノ罪及其刑	一五丁
第一目	故殺罪及其刑	同丁
第二目	準故殺罪及其刑	一八丁
第三項	謀殺ノ罪及其刑	一九丁
第一目	謀殺罪及其刑	同丁
第二目	準謀殺罪及其刑	二〇丁
第三款	犯意ニ因ル傷害罪及其刑	二一丁
第一項	總說	同丁
第二項	傷害罪及其刑	二六丁
第三項	準傷害罪及其刑	二九丁
第二節	過失殺傷ノ罪及其刑	三〇丁
第三節	自殺ニ關スル罪及其刑	同丁
第四節	擅ニ人ヲ逮捕監禁スル罪及其刑	三四丁
第一款	總說	同丁

第二款	逮捕罪及其刑	三五丁
第三款	監禁罪及其刑	三六丁
第五節	脅迫罪及其刑	三九丁
第六節	墮胎罪及其刑	四二丁
第一款	總說	同丁
第二款	墮胎罪及其刑	四三丁
第三款	墮胎幫助罪及其刑	四五丁
第四款	墮胎教唆罪及其刑	四八丁
第五款	懷胎ノ婦女ニ對シ暴行ヲ加ヘタル罪及其刑	四九丁
第七節	幼者又ハ老疾者ヲ遺棄スル罪及其刑	五〇丁
第一款	總說	同丁
第二款	遺棄罪及其刑	五二丁
第三款	被遺棄者又ハ昏倒者ヲ扶助又ハ申告	三



セサル罪及其刑	五五丁
第八節 幼者ヲ略取誘拐スル罪及其刑	同丁
第一款 總說	五六丁
第二款 幼者ヲ拐取シテ藏匿シ又ハ他人ニ交付スル罪及其刑	五七丁
第三款 被拐取者ヲ收受スル罪及其刑	五九丁
第九節 猥褻、姦淫、重婚ノ罪	六〇丁
第一款 猥褻罪、姦淫罪及其刑	同丁
第一項 總說	同丁
第二款 猥褻罪及其刑	六二丁
第三款 姦淫罪及其刑	六四丁
第二款 媒合罪及其刑	六八丁
第三款 有夫姦罪及其刑	同丁
第四款 重婚罪及其刑	七一丁

四

第十節 誣告及誹毀ノ罪及其刑	七二丁
第一款 總說	同丁
第二款 誣告罪及其刑	七四丁
第三款 誹毀ノ罪及其刑	七七丁
第一項 總說	同丁
第二項 誹毀罪及其刑	同丁
第三項 陰私漏告罪及其刑	八一丁
第十一節 祖父母、父母ニ對スル罪及其刑	八三丁
第二章 財産ニ對スル罪及其刑	八六丁
第一節 總說	同丁
第二節 財産ニ對スル罪及其刑	九三丁
第一款 取去罪及其刑	同丁
第一項 總說	同丁
第二項 竊盜罪及其刑	一〇〇丁



第一目	總說	一〇〇丁
第二目	通常ノ竊盜罪及其刑	一〇五丁
第三目	情狀重キ竊盜罪及其刑	一〇六丁
第四目	情狀輕キ竊盜罪及其刑	一〇八丁
第三項	強盜罪及其刑	一〇九丁
第四項	詐欺取財罪及其刑	一一四丁
第一目	總說	同 丁
第二目	欺罔騙取罪	一一五丁
第三目	恐喝騙取罪	一二一丁
第四目	準詐欺取財罪	一二三丁
第二款	橫領罪及其刑	一三一丁
第一項	總說	同 丁
第二項	受寄財物ニ關スル罪及其刑	一三五丁
第三項	遺失物理藏物ニ關スル罪及其刑	一四二丁

第三款	家屋物品ヲ毀壞シ及動植物ヲ害スル罪及其刑	一四四丁
第一項	他人ノ所有スル不動産ヲ損壞スル罪及其刑	同 丁
第二項	他人ノ所有スル動産ヲ損壞スル罪及其刑	一四五丁
第四款	家資分散ニ關スル罪及其刑	一四七丁
第三節	贓物ニ關スル罪及其刑	一四九丁
第四節	靜謐ヲ害スル罪及其刑	一五二丁
第一款	放火及失火ノ罪及其刑	同 丁
第二款	決水ノ罪及其刑	一五七丁
第三款	船舶ヲ覆没スル罪及其刑	一五九丁
第二編	公益ニ關スル重罪、輕罪及其刑	同 丁
第一章	皇室ニ對スル罪及其刑	同 丁



第一、總說

一五九丁

第二 天皇、三后又ハ皇太子ニ對スル罪

一六〇丁

第三 皇族ニ對スル罪

一六二丁

第二章 國事ニ關スル罪及其刑

同 丁

第一節 總說

同 丁

第二節 内亂ニ關スル罪及其刑

一六三丁

第一款 總說

同 丁

第二款 所謂内亂罪及其刑

一六四丁

第一項 内亂罪ノ既遂

同 丁

第二項 純内亂罪及其刑

同 丁

第三項 準内亂罪及其刑

一六七丁

第四項 内亂ノ未遂罪及其刑

一六八丁

第五項 内亂ノ準備罪

一六九丁

第一目 總說

同 丁

第二目 純内亂罪ノ準備行為ニ屬スル強

竊盜及其刑

一七二丁

第三款 内亂罪ノ犯人ニ集會所ヲ給與スル罪

及其刑

一七三丁

第四款 内亂ノ實行中ニ生シタル身體、財産ニ

對スル重罪、輕罪ニシテ純内亂ノ目的

ニ關セサルモノ及其刑

一七四丁

第三節 外患ニ關スル罪及其刑

一七八丁

第一款 總說

同 丁

第二款 外患罪及其刑

同 丁

第三款 國交ニ關スル罪及其刑

一八四丁

第三章 靜謐ヲ害スル罪及其刑

一八九丁

第一節 總說

同 丁

第二節 兇徒聚衆ノ罪及其刑

同 丁



第一款 總說 一八九丁

第二款 多衆聚合シテ暴動ヲ謀リ不當ニ解散セサル罪及其刑 一九一丁

第三款 多衆聚合シテ暴動ヲ爲シタル罪及其刑 一九二丁

第三節 官吏ノ職務ヲ妨害スル罪及其刑 一九六丁

第一款 總說 同 丁

第二款 官吏ノ職務執行ヲ抗拒シタル罪及其刑 二〇四丁

第一項 暴行又ハ脅迫ヲ以テ執行官吏ノ職務執行ヲ抗拒シタル罪及其刑 同 丁

第二項 暴行又ハ脅迫ヲ以テ執行官吏ヲシテ職務以外ノ行爲ヲ爲サシメタル罪及其刑 二一〇丁

第三款 職務ニ關スル官吏侮辱罪及其刑 二二二丁

第四節 囚徒逃走ノ罪及罪人ヲ藏匿スル罪及其刑 二二七丁

刑

第一款 囚徒逃走ニ關スル罪及其刑 同 丁

第一項 總說 同 丁

第二項 囚徒逃走罪及其刑 二二八丁

第三項 囚徒ノ逃走ヲ幫助シタル罪及其刑 二二二丁

第四項 囚徒ヲ奪取シタル罪及其刑 二二六丁

第五項 囚徒ヲ逃走セシムル罪及其刑 二二七丁

第六項 監視者カ懈怠ニ依リ囚徒ノ逃走ヲ覺知セサル罪及其刑 二二九丁

第二款 犯罪人逃走ノ囚徒又ハ監視ニ付セラレタル者ヲ藏匿シ又ハ隱避セシムル罪及其刑 二三〇丁



第三款	罪責ヲ免レシムル目的ヲ以テ證據物ヲ毀滅又ハ隱匿スル罪及其刑	二三三丁
第五節	附加刑ノ執行ヲ通ル、罪及其刑	二三四丁
第一款	公權ヲ剝奪又ハ停止セラレタル者カ公權ヲ行使シタル罪及其刑	同 丁
第二款	監視ニ付セラレタル者カ監視規則ニ違背シタル罪及其刑	二三五丁
第六節	私ニ軍用ノ銃砲、彈藥ヲ製造シ又ハ所有スル罪及其刑	二三七丁
第七節	往來通信ヲ妨害スル罪及其刑	二四〇丁
第一款	往來妨害ノ罪及其刑	同 丁
第二項	往來ヲ妨害シタル罪及其刑	同 丁
第三項	汽車ノ往來ヲ妨害スル目的ヲ以テ	二四一丁

第四項	危險ナル障害ヲ爲シタル罪及其刑	二四二丁
	艦船ノ往來ヲ妨害スル目的ヲ以テ	
	航路標識ヲ損壞又ハ偽造スル罪及其刑	二四三丁
第二款	通信妨害ノ罪及其刑	二四四丁
第八節	人ノ住所ヲ侵ス罪及其刑	二四六丁
第九節	官ノ封印ヲ破棄スル罪及其刑	二五二丁
第一款	總說	同 丁
第二款	官署ノ處分ニ依リ施シタル封印ヲ破棄シタル罪及其刑	二五三丁
第三款	看守者カ懈怠ニ依リ封印ノ破棄ヲ覺知セサル罪及其刑	二五五丁
第十節	公務ヲ行フヲ拒ム罪及其刑	同 丁
第一款	陸海軍ノ將校カ權限アル官署ヨリ出	



兵ノ要求ヲ受ケタルニ拘ラス之ヲ肯セサル罪及其刑

二五五丁

第二款 兵役ヲ免ル、目的ヲ以テ詐欺ノ行爲ヲ爲ス罪及其刑

二五七丁

第三款 業務上官署ヨリ解剖、分析又ハ鑑定ヲ命セラレタル者之ヲ肯セサル罪及其刑

二五九丁

第四款 裁判所ニ於テ證人トシテ陳述ヲ命セラレタル者之ヲ肯セサル罪及其刑

二六一丁

第五款 醫師傳染病ニ關シ病患ノ検査又ハ消滅方法ノ陳述ヲ肯セサル罪及其刑

二六二丁

### 第四章 信用ヲ害スル罪及其刑

#### 第一節 總說

同 丁

#### 第二節 貨幣偽造罪及其刑

二六四丁

##### 第一款 總說

同 丁

第二款 行使ノ目的ヲ以テ貨幣ヲ偽造シテ之ヲ行使スル罪及其刑

二七二丁

第三款 行使ノ目的ヲ以テ貨幣ヲ偽造スル罪及其刑

二七七丁

第四款 行使ノ目的ヲ以テ貨幣ヲ偽造セントスル者ノ囑託ヲ受ケ偽造ニ從事シタル罪及其刑

二七九丁

第五款 行使ノ目的ヲ以テ貨幣ヲ偽造スル者ニ房屋ヲ給與スル罪及其刑

二八〇丁

第六款 行使ノ目的ヲ以テ偽造ノ貨幣ヲ輸入スル罪及其刑

二八一丁

第七款 偽造貨幣ノ行使罪及其刑

同 丁

#### 第三節 官印ヲ偽造スル罪及其刑

二八三丁



第一款 官印ニ關スル罪及其刑 二八三丁

第一項 總說 二八四丁

第二項 官ノ印類ノ偽造罪及其刑 二八六丁

第三項 官ノ印影ノ使用罪及其刑 二八八丁

第二款 印紙、界紙、郵便切手ニ關スル罪及其刑 二九三丁

第四節 官ノ文書ヲ偽造スル罪及其刑 二九六丁

第一款 總說 同丁

第二款 官文書偽造罪及其刑 三〇五丁

第一項 總說 同丁

第二項 詔書ノ偽造又ハ變造罪及其刑 三一七丁

第三項 官文書ノ偽造又ハ變造行使罪及其刑 同丁

第三款 官文書毀棄罪及其刑 三一九丁

第五節 私印、私書ヲ偽造スル罪及其刑 三二〇丁

第一款 總說 同丁

第二款 私ノ印影ノ使用罪及其刑 同丁

第三款 私文書ノ偽造行使罪及其刑 三二二丁

第六節 免狀、鑑札及疾病證書ヲ偽造スル罪及其刑 三二六丁

刑

第一款 總說 同丁

第二款 免狀、鑑札又ハ疾病證書ノ偽造行使罪及其刑 同丁

第三款 免狀又ハ鑑札ノ下附ニ關スル罪及其刑 三二九丁

第七節 偽證ノ罪及其刑 三三〇丁

第一款 總說 同丁

第二款 偽證罪及其刑 三三四丁

第一項 總說 同丁



第二項 刑事裁判ニ關スル偽證罪及其刑 三三九丁

第三項 民事事件又ハ行政裁判事件ニ關スル偽證罪及其刑 三四九丁

第三款 虛偽ノ鑑定又ハ通譯ヲ爲ス罪及其刑 三五〇丁

第八節 度量衡ヲ偽造スル罪及其刑 三五二丁

第一款 總說 同 丁

第二款 偽造又ハ變造ノ度量衡器ヲ販賣スル罪及其刑 三五三丁

第三款 度量衡器ノ偽造又ハ變造罪及其刑 三五五丁

第四款 定規ヲ變更シタル度量衡器ヲ所持スル罪及其刑 同 丁

第五款 定規ヲ變更シタル度量衡器ヲ使用シテ利ヲ得ル罪及其刑 三五六丁

第九節 身分ヲ詐稱スル罪及其刑 同 丁

第十節 公選ノ投票ヲ偽造スル罪及其刑 三五八丁

第五章 健康ヲ害スル罪

第一節 阿片烟ニ關スル罪及其刑 同 丁

第二節 飲料ノ淨水ヲ汚穢スル罪及其刑 三六〇丁

第三節 傳染病豫防規則ニ關スル罪及其刑 三六二丁

第四節 危害品及健康ヲ害スヘキ物品製造ノ規則ニ關スル罪及其刑 三六三丁

第五節 健康ヲ害スヘキ飲食物及藥劑ヲ販賣スル罪及其刑 三六五丁

第六節 私ニ醫業ヲ爲ス罪及其刑 三六六丁

第六章 風俗ヲ害スル罪及其刑 三六八丁

第七章 死屍ヲ毀棄シ及墳墓ヲ發掘スル罪及其刑 三七四丁

第八章 商業及農工ノ業ヲ妨害スル罪及其刑



其刑

三七六丁

第九章 官吏瀆職ノ罪及其刑

三七七丁

第一節 總說

同 丁

第二節 官吏公益ヲ害スル罪及其刑

三七九丁

第三節 官吏人民ニ對スル罪及其刑

三八一丁

第四節 官吏財産ニ對スル罪及其刑

三九一丁

第二部 違警罪及其刑

三九三丁

刑法各論目次終

刑法各論

法學士 谷 野 格 講述

緒論

緒論

刑法各論トハ刑法總論ニ對スル刑法規ノ區別ニシテ其主要ノ目的ハ總論ノ如ク  
 數箇ノ犯行及其刑ニ共通スル法規ヲ規定スルニアラス各箇ノ犯行及其刑ニ對ス  
 ル法規ヲ規定スルニ在リ而シテ各箇ノ犯行及其刑ニ關スル法規ハ主タリ又本タ  
 リ數箇ノ犯行及其刑ニ共通スル法規ハ從タリ又末タリ故ニ法理ノ研究上趣味多  
 キモノハ刑法總論ニ屬スル法規ナリト雖モ司法實際上ノ適用ニ富ムモノハ刑法  
 各論ニ屬スル法規ナリト云ハサルヘカラス

刑法ハ各論ニ屬スル法規ヲ排列スルニ付キ(一)重罪輕罪及違警罪ニ區別シ(二)重罪  
 及輕罪ヲ公益ニ關スル罪及身體財産ニ對スル罪ニ區別シテ二編トナシ(三)公益ニ



關スル罪ヲ九種ニ區別シテ九章トナシ身體財産ニ對スル罪ヲ二種ニ區別シテ二章トナシ(四)多クノ場合ニ於テハ更ニ章ヲ細別シテ節トナシ箇々ノ罪種ヲ掲出シタリ然レトモ

第一 章ヲ規定スルハ不當ナリ 法典ハ教科書ニアラス其規定ヲ秩序的ニ排列スルハ法典編纂ノ主要ナル目的タリト雖モ之ヲ註疏スルハ教科書ノ任務ニシテ法典ノ干與スヘキ所ニアラス蓋法典トシテハ各規定ヲ秩序的ニ排列スレハ則チ足ル或ハ多少閱覽ニ便ナラシムルカ爲メニ同種類ニ屬スル罪ノ規定ヲ一節ニ纏メ之ニ節ト題スルノ必要アルヘント雖モ更ニ此節ヲ包括スル所ノ章ヲ置クノ必要ヲ認メス且刑法ハ法典中最モ嚴格ニ解釋スヘキモノニ屬ス即チ一字アレハ必スヤ一字ノ意義ヲ有シ一句存スレハ必スヤ一句ノ意ナカルヘカラス必要ナクシテ妄ニ字句ヲ附加センカ刑法ノ意義ハ從テ多少ノ影響ヲ被ラサルヲ得ス是レ刑法ニ節ヲ總括スル章ヲ置クノ法制ノ漸次廢滅ニ歸スル所以ナリ余ハ法典ハ教科書ニアラスト思料シ章及節ノ區別ヲ爲スハ教科書ノ任務ニ屬ストナスヲ以テ從テ刑法ニハ章節ノ細別ヲ爲スヘキニアラストノ斷案ヲ下

ス者ナリ罪ヲ規定スルニ付テ章節ノ細別ヲ爲サ、ルコトハ近時發達セル刑法典ノ採用シタル法制ナリトス

第二 違警罪ヲ規定スルハ不當ナリ 違警罪ハ主トシテ所謂形式罪ニシテ其罪目ハ一國內ニ在リテモ時期又ハ土地ニ依リテ差異ナカルヘカラス豫メ其全部ヲ網羅シテ規定スルコトハ固ヨリ不能ニ屬ス刑法ハ違警罪目ヲ刑法各論中ニ規定スト雖モ尙ホ第四百三十條ニ於テ前數條ニ記載スルノ外各地方ノ便宜ニ依リ定ムル所ノ違警罪ヲ犯シタル者ハ其罰則ニ從フテ處斷スト云ヒ違警罪目ノ一部ハ之ヲ地方的立法ニ一任シタリ要スルニ違警罪ノ如キハ其所謂實質罪ニアラサル限リハ成ルヘク之ヲ地方的立法ニ一任スルコトヲ可トスルノミナラス又之ヲ一任セサルヘカラサル如シ

第三 公益ニ關スル罪及身體財産ニ對スル罪ノ區別ハ不當ナリ 刑法ハ重罪及輕罪ヲ規定スル法規ヲ公益ニ關スルモノ及身體財産ニ對スルモノ、二ニ區分スト雖モ公益ニ關スルモノトハ私益ニ關スルモノト相對シ身體財産ニ對スルモノトハ身體財産以外ノ法物ニ對スルモノト相對ス元來別異ノ觀察點ヨリ重



本論  
重罪、輕罪  
及對其刑  
身體財產  
ニ對スル  
重罪、輕罪  
及對其刑  
身體財產  
ニ對スル  
其刑  
及對其刑  
犯意ニ因  
ル殺傷罪  
及對其刑

罪及輕罪ヲ規定セル法規ヲ分テ其區別ヲ相對セシムルハ理論上認容スヘカラ  
サル瑕疵ナルノミナラス一歩ヲ讓リテ刑法ノ所謂身體財產ニ對スルモノトハ  
私益ニ關スルモノヲ意味ストスルモ罪ヲ公益ニ關スルモノ及私益ニ關スルモ  
ノニ區別スル法制ハ羅馬法ノ糟粕ヲ嘗メタリト云フノ外何等ノ價值ヲ有セス  
要スルニ刑法ノ排列法ハ不理不當ナリト雖モ刑法各論ハ上述ノ如ク司法ノ實際  
上適用多キ部分ニ屬シ刑法ノ彙類法カ理論上不可ナル場合ト雖モ寧ロ其彙類法  
ニ依據シテ之ヲ研究スルコトヲ便宜ナリトスルヲ以テ左ニ刑法ノ實際ニ害ヲ及  
サ、ル範圍内ニ於テ理論ニ準據シ便宜上先ツ身體財產ニ對スル罪ヲ說明シ次テ  
公益ニ關スル罪ニ及ハントス

本論

第一部 重罪、輕罪及其刑

第一編 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑

第一章 身體ニ對スル罪及其刑

第一節 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑

總說

第一款 總說

謀殺、故殺及毆打創傷ノ罪ハ一ハ生命ヲ絶ツ行爲ニシテ一ハ身體ヲ傷害スル行爲  
ナリト云フ差異アリト雖モ(1)直接ニ他人ノ身體ニ對スル行爲ニシテ且(2)犯意ニ  
因ル行爲ナル點ニ於テハ二者全ク同一ナリトス  
刑法ハ謀殺故殺ノ罪ト毆打創傷ノ罪トハ別箇ニ之ヲ規定スルニ拘ラス此二者ニ  
共通スル規定ヲ設ケ身體ニ對スル罪中ノ第三節ニ之ヲ規定シ殺傷ニ關スル宥恕  
及不論罪ト題シタリ所謂殺傷ニ關スル不論罪ノ事由即チ夫ノ危急防衛ノ如キハ  
單ニ之ヲ殺傷ノミニ關スル規定トナスコトヲ得サルハ勿論ナルヲ以テ本節ノ罪  
ニ共通スル規定ハ畢竟所謂殺傷ニ關スル特別宥恕ノ場合ノミニ限ラル、モノト  
ス

第一 特別宥恕ノ適用ノ範圍 殺傷ニ關スル宥恕トハ總則ニ規定シタル一般宥  
恕以外ニ尙ホ犯意ニ因ル殺傷罪ニ付キテ特別ニ付與スル宥恕ヲ謂フ今特別宥  
恕ノ特典ニ浴スヘキ殺傷罪ノ範圍ヲ定ムレバ概シテ左ノ如シ  
壹 殺傷罪ト雖モ例ハ自殺ノ教唆又ハ幫助ノ如キハ事實上特別宥恕ノ適用ナ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



貳 事實上特別宥恕ノ適用ヲ有スル殺傷罪ト雖モ例ハ過失殺傷ノ如ク犯意ニ因ラサルモノニハ規定ノ排列上刑法ノ默示ニ依リ其適用ナキモノト云ハサルヲ得ス

參 犯意ニ因ル殺傷罪ト雖モ其客體カ主體ノ祖父母又ハ父母ナルトキハ刑法第三百六十五條ニ依リ刑法ノ明文上其適用ナキナリ

肆 犯意ニ因ル殺傷罪ト雖モ其客體カ天皇又ハ皇族ナルトキハ刑法ノ解釋上其適用ナキモノト云ハサルヲ得ス此主義ハ刑法上之ヲ明示シタル條項ナシト雖モ特別宥恕トハ唯第三編ノ私益ニ對スル罪ニ付テノ規定ニシテ皇室ニ對スル罪ハ我刑法上之ヲ私益ニ對スル罪トナサ、ルモノト云ハサルヘカラスシテ皇室ニ對スル罪ニ付テハ別ニ特別宥恕ヲ與フヘキ旨ノ明文ヲ設ケス是レ余輩カ此斷案ヲ下ス所以ナリ

第二 特別宥恕ヲ與フヘキ行爲 特別宥恕ヲ與フヘキ行爲ハ所謂挑發ヲ受ケタルニ因ル殺傷、互傷、姦所殺傷、晝間ノ家宅侵入防止ノ目的ニ出テタル殺傷及危急

防衛ノ過剩ナリ

壹 挑發ヲ受ケタルニ因ル殺傷 刑法ハ單ニ不正ノ所爲ト規定スルヲ以テ其不正所爲ノ何タルヤニ付テハ異說アルニ拘ラス余輩ハ人類ノ爲セル違法行爲ヲ謂フモノト解釋セントス刑法ハ又直チニト規定スルモ其真意ハ暴行ノ際ト云フ意味ナルヤ疑ナシ刑法ハ怒ヲ發シト規定セルモ其怒ヲ發スルコトハ唯其主タル場合ナルヘシト雖モ法律上決シテ之ヲ憤怒ノミニ限定スヘカラサルコト勿論ナルヲ以テ余輩ハ寧ロ之ヲ不必要ナル文字ナリト解釋セントス然ラハ挑發ヲ受ケタルニ因ル殺傷トハ違法行爲ニ因リテ他人ノ暴行ヲ招キタルニアラサル場合ニ於テ他人カ身體ニ對スル暴行ヲ加ヘタル際其他人ヲ殺傷シタル行爲ナリトス但其受ケタル暴行ト其爲シタル殺傷トノ比較上危急防衛ノ成立スルコト敢テ勘カラサルニ拘ラス刑法ハ危急防衛カ成立セサル場合ニ於テモ尙ホ特別宥恕ヲ與ヘントスルノ意ナルコトニ注意スヘシ

一 違法行爲ニ因リ他人ノ暴行ヲ招キタルニアラサル場合ニ於テ他人カ身

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



體ニ對スル暴行ヲ加ヘタル事實 他人カ身體ニ對スル暴行ヲ加ヘタル場合ニ於テモ他人ノ暴行ヲ爲スニ至リタルハ自身其他人ニ對シ違法行爲ヲ爲シタルニ因ル場合ト否ラサル場合トヲ區別スルコトヲ得ヘクシテ刑法ハ自身カ他人ニ對シ違法行爲ヲ爲シタル場合ニ於テハ法律上挑發ヲ認ムヘカラサルコトヲ明定シタリ

二 暴行ヲ加ヘタル際其他人ヲ殺傷スル行爲 暴行ノ際トハ暴行中又ハ暴行ノ終リタル時期ヲ謂フモノニシテ畢竟事實問題ニ屬ス殺傷トハ特別宥恕ノ適用ノ範圍ニ付キ説明シタル如ク單ニ犯意ニ因ル殺害傷害ヲ謂フモノナルコト勿論ナリト雖モ挑發ヲ受ケタルニ因ル殺害ナルヲ以テ事實上概テ謀殺ヲ包含セサルヘシ

貳 互傷 刑法ハ互ニ毆打創傷シト規定シ創傷ノ方面ヨリ規定シタリ故ニ異說アルヘシト雖モ創傷ノ結果死ニ至リタルトキニ於テモ尙ホ互傷ナリト解釋スルヲ妥當ナリト信スルヲ以テ一方カ創傷ノ結果死ニ至リタル場合ニ於テモ尙ホ其適用ヲ有スルニ拘ラス互殺ノ場合ニ於テハ科刑ノ客體カ消失スルヲ以テ事實上全然其適用ナシ而シテ刑法ハ本條ニ於テハ其罪ヲ宥恕スルコトヲ得ト規定セルヲ以テ此種ノ行爲ニ對シテ宥恕ヲ爲スト否トハ裁判所ノ權利ニシテ其義務ニアラス

一 他人ニ創傷セシメラレタル者カ其際其他人ヲ殺傷シタル行爲 刑法ハ毆打シテ互ニ創傷シ云々ト規定セルモ其意味ハ唯相互ニ傷害スルコトニ在リテ必スシモ狹義ノ毆打ヲ手段トスルコトヲ要セス(毆打創傷 參照)

二 最初ノ下手者カ他人ナリヤ又ハ行爲者ナリヤカ不明ナル事實

參 姦所殺傷 夫妻ト云フハ現今ニ於テハ民法上有效ナル婚姻ヲ爲シタル夫婦ヲ謂ヒ民法制定前ニ於ケル如ク事實上ノ夫婦ヲ謂フニアラス姦通トハ妻カ夫以外ノ男子ト姦淫スル行爲ヲ謂フモノニシテ姦所ナル語句ハ嚴格ナル意義ニ於テ使用セラレタルモノニアラサルヲ以テ姦淫行爲ノ行ハレタル場所附近ヲ謂フニ過キサレタルモノニアラサルヲ以テ姦淫行爲ノ行ハレタル姦夫又ハ姦婦ト云フモ姦夫及ヒ姦婦ヲ殺傷シタル場合ニ於テモ其適用アルコト勿論ナリ而シテ本罪ハ或ハ夫カ其妻ノ姦通ヲ爲スコトヲ知リテ之ヲ殺

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



傷スル意思ヲ以テ姦通ノ現場ニ至リ之ヲ殺傷シタル行爲ニモ關スト論スル者アリト雖モ余ハ姦通ノ現行ヲ發見スルニ因リテ殺傷ノ犯意ヲ生シテ之ヲ殺傷シタル行爲ノミニ關スト信ス(姦通ノ犯意ニ關スル)

一 夫カ其妻ノ姦通ヲ縱容シタルコトナキ事實 縱容トハ所謂容認又ハ看過スル行爲ヲ謂フ而シテ姦通ノ容認ニハ一般ノ容認例ハ其妻ヲシテ賣淫婦又ハ娼婦タラシムル如キモノト特別ノ容認例ハ特定者ノ妾タラシムルカ如キモノトノ區別アリ特別ノ容認ニ在リテハ其特定者以外ノ者ニ付キテハ姦通ノ容認ナキモノト云ハサルヘカラス

二 夫カ其妻ノ姦通ノ現場ヲ發見スルニ因リテ殺傷ノ意思ヲ生シ其際姦夫又ハ姦婦ヲ殺傷シタル行爲 姦所ニ於テト云フ語句ハ嚴格ナル意味ニ使用セラレタルモノニアラサルヲ以テ姦通ノ現場附近ハ概テ姦所ナリト解スルヲ得ヘク寧ロ姦時又ハ其際ト規定スルヲ可トスルコト前述セル所ノ如シ

肆 晝間ノ家宅侵入防止ノ目的ニ出テタル殺傷 夜間ノ家宅侵入防止ノ目的ヲ以テ人ヲ殺傷シタル行爲ハ危急防衛ノ一體様トシテ之ヲ罪トナサス然レ

トモ既ニ夜間ノ家宅侵入防止ノ目的ニ出テタル殺傷ヲ危急防衛行爲ナリトナシタリトセハ其晝間ノ家宅侵入防止ノ目的ニ出テタル殺傷ニ付テモ多少ノ斟酌ヲ爲スコトヲ妥當ナリトス是レ刑法カ此種ノ行爲ヲ特別ニ宥恕スヘキ行爲ト規定シタル所以ナリ

一 晝間承諾ヲ得シテ人ノ住居シタル邸宅ニ入り又ハ門戶墻壁ヲ踰越損壞セントスル者アル事實(侵入罪參照)

二 防止スル目的ヲ以テ侵入シ又ハ踰越損壞セントスル者ヲ殺傷セシ行爲  
伍 危急防衛ノ過剰 所謂危急防衛ノ過剰トハ危急防衛權ヲ行使スル際防衛行爲カ已ムコトヲ得サル程度ヲ超越シタル事實ヲ謂フモノニシテ此種ノ狀況ニ於テ他人ヲ殺傷シタルトキハ其罪ヲ宥恕スルコトヲ得而シテ此狀況ニ於ケル行爲ヲ唯殺傷ノミニ限定シタルハ既ニ一般學者ノ批難スル所ナリトス

第三 特別宥恕ノ效力 刑法ハ特別宥恕ノ效力ニ關シ宥恕ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ各本刑ニ照シ二等又ハ三等ヲ減輕スト規定ス故ニ互傷及危急防衛ノ過剰

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



ニ依ル減輕ハ全然裁判的減輕ナリト雖モ其他ノ減輕ハ二等ヲ減輕スルモノハ  
法律的減輕ニシテ三等ヲ減輕スルモノハ裁判的減輕ナリトス

犯意ニ因  
ル殺害罪  
及其刑

總說

### 第二款 犯意ニ因ル殺害罪及其刑

#### 第一項 總說

本款ノ罪ハ謀殺故殺ノ罪ト題シ(一)謀殺(二)準謀殺(三)故殺(四)準故殺ヲ規定シタリ準  
謀殺準故殺ハ今之ヲ論セス謀殺故殺ハ共ニ殺害行為即チ他人ノ生命ニ對スル行  
爲ニシテ共ニ犯意ヲ必要トスルコトハ勿論ナルモ唯豫謀的ノ犯意ヲ必要トスル  
ト然ラサルトニ依リ區別アルモノトス豫謀的ノ犯意ノ何ナリヤニ付キテハ異說  
アリト雖モ余ノ信スル所ニ依レハ要スルニ行為ノ體樣及其結果ヲ詳知スル意思  
ノ狀態ヲ謂フモノニシテ所謂熟慮ノ末ニ生シタル犯意ナリトス  
豫謀的ノ犯意ト單純ノ犯意トハ斯ノ如ク單ニ其程度ヲ異ニスルモノニシテ何等  
其性質ヲ異ニスルモノニアラス故ニ理論上正確ナル區別ノ標準ヲ發見シ難キノ  
ミナラス又實際ニ於テモ其區別ハ極テ困難ナリトス況ヤ豫謀的ノ犯意ニ出テタ  
ル殺害ハ其情狀必スシモ常ニ通常ノ犯意ニ出テタル殺害ニ比シテ重シト云フヘ  
カラサルニ於テオヤ是レ歐洲ノ立法例中ニ在リテハ尙ホ其多數ハ豫謀的犯意ニ  
出テタル殺害ヲ特別ノ一罪トシテ通常ノ犯意ニ出テタル殺害罪ト區別セルニ拘  
ラス學者ハ概ネ其區別ノ廢止論ヲ唱道スル所以ナリ

殺害罪トハ囑託ヲ受ケスシテ他人ノ生命ヲ絶ツ行為ヲ謂フ  
第一 殺害罪ハ人ノ生命ヲ絶ツ行為ニ關ス 人ノ生命ナラサルヘカラサルヲ以  
テ人トハ何ナルヤノ問題ヲ決セサルヘカラス蓋胎兒カ生キテ出生シ人ト爲リ  
人カ死去シテ死體ト爲ルナリ然ラハ人ノ何タルヤハ死去及出生ノ何タルヤヲ  
説明スレハ自ラ明瞭ナルヘシ

壹 死去 死去ニ付キテハ別ニ説明ヲ要セス所謂死去トハ事實上ノ死去ニ關  
シ法律上ノ死去ヲ包含セス

貳 出生 出生ト云フハ胎兒カ母體ヲ分離スルコトヲ謂フモノニシテ生キテ  
出生スルトハ胎兒カ生命ヲ有シ母體ヲ分離スルコトヲ謂フ故ニ苟モ胎兒カ  
生命ヲ有シ母體ヲ分離シタル以上ハ自然的ノ出生タルト又ハ人爲的ノ出生  
タルトヲ區別セス通常人ノ形體ヲ有スルト然ラサルトヲ區別セス生存能力

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺害罪及其刑



ヲ有スルト否トヲ區別セス之ヲ人ト認ムヘキモノトス而シテ生命ヲ有スル  
 ヤ否ヤハ呼吸ノ有無ニ依リ判斷スルヲ便利トスルカ如シ  
 而シテ既ニ人ナル以上ハ其死去セサル限りハ縱令死ニ垂ントスル病者ナリト  
 スルモ刑法上之ヲ人ト見サルヘカラス生命ノ何タルヤハ哲學上未タ確的ノ見  
 解ナキヲ以テ刑法ノ部面ニ於テモ唯生命ハ生命ナリト云フニ止メサルコトヲ  
 得ス然レトモ生命ハ肉體ニ隨伴スルモノナルヲ以テ生命ヲ絶タンニハ必スヤ  
 肉體ニ重大ナル傷害ヲ與ヘサルヘカラス然ラハ殺害罪ト傷害罪トハ所謂中間  
 效力ニ付キテハ何等ノ區別ナク唯其主觀的ノ部面ニ於テノミ區別アルモノナ  
 リ

第二 殺害罪ハ他人ノ生命ヲ絶ツ行爲ニ關ス 故ニ自己ノ生命ヲ絶ツ行爲ハ刑  
 法上之ヲ自殺ト云ヒ殺害トハ云ハス而シテ自殺ハ現時ニ於テハ唯倫理上不當  
 ノ行爲タルニ止マリ法律上之ヲ處罰セス

第三 殺害罪ハ囑託ヲ受ケスシテ他人ノ生命ヲ絶ツ行爲ニ關ス 刑法ハ前ニ述  
 ヘタル如ク自殺ヲ以テ罪ト規定セサルモ他人ノ自殺ニ干與スル行爲特ニ自殺  
 ヲ幫助シ又ハ教唆スル行爲ヲ特別ノ罪ト規定セリ然レトモ若シ殺害罪ヲ單純  
 ニ他人ノ生命ヲ絶ツ行爲ナリト解釋スルトキハ自殺幫助罪ノ如キモ亦殺害罪  
 トナサ、ルヲ得サルヘシ是レ余輩カ特ニ囑託ヲ受ケスシテト云フ形容詞ヲ加  
 ヘタル所以ナリ

刑法ハ謀殺、故殺ヲ行ヒ誤テ他人ヲ殺シタル者ハ尙ホ謀故殺ヲ以テ論スト規定セ  
 リ論者或ハ誤リテナル詞ヲ過チテナル意義ニ解釋シ謀故殺ヲ行フノ際ニ於ケル  
 過失殺ヲ規定セル條項ナリト云フト雖モ其當ヲ得サルコトハ勿論ニシテ余輩ハ  
 通説ニ從ヒ之ヲ誤殺ノ場合ト解釋シ從テ單ニ不必要ノ規定ナルノミナラス却テ  
 不當ノ規定ナリト云ハサルヲ得サルナリ

第二項 故殺ノ罪及其刑

第一目 故殺罪及其刑

所謂故殺罪トハ準故殺罪ニ相對シテ純タル故殺罪ノミヲ謂フ故殺トハ刑法ノ正  
 條ニ依レハ故意ヲ以テ人ヲ殺ス行爲ナレトモ其故意ト云フハ寧ロ豫謀的犯意即  
 チ熟慮ニ因リテ生シタル犯意ヲ除外シタル犯意ヲ謂フモノナリ故ニ熟慮ニ因リ

故殺ノ罪  
 及其刑  
 故殺罪及  
 其刑

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
 身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



テ生シタル犯意ニ出テタル殺害罪ヲ別ニ規定ストセハ其普通ノ殺害罪ナル故殺罪ニ付テハ故意ヲ以テト云フ語句ヲ必要トセスシテ單ニ人ヲ殺シタル者ハ云々ト規定スルヲ以テ足レリトス

故殺罪トハ單ニ囑託ヲ受ケスシテ他人ノ生命ヲ絶ツ行爲ニシテ謀殺罪ニアラサルモノニ關ス而シテ刑法上左ノ區別ヲ認メタリ

第一 通常ノ故殺罪(二九) 通常ノ故殺罪ニ對シテハ無期徒刑ヲ科シテ其犯行ノ

手段ノ何タルヤヲ問ハス又其犯行ノ目的ノ何タルヤヲモ問ハス唯特別ノ故殺罪又ハ豫謀的犯意ニ因ラサル毒殺罪ヲ構成スル場合ハ自ラ例外ナリトス

第二 特別ノ故殺罪 特別ノ故殺罪トハ情狀ノ重キ故殺罪ノ謂ニシテ常ニ死刑

ヲ科セラルヘキモノトス而シテ刑法カ故殺罪ノ情狀ヲ常ニ重シトナス理由ハ或ハ其犯行手段ニ關スルコトアリ或ハ其犯行ノ目的ニ關スルコトアリ即チ

壹 殘虐ナル手段ニ依ル故殺罪(二九) 此種ノ罪ニ付テハ殺害ノ手段カ殘虐ナル

ルコトヲ必要トス故ニ既ニ生命ヲ絶チタル以後ニ於テ手足ヲ切斷シタル如キハ固ヨリ本罪ニハ該當セス而シテ支解トハ身體ヲ分解スルヲ謂ヒ折割ト

ハ四肢ヲ切斷スルヲ謂ヒ共ニ殘虐行爲ノ法律上ノ一例示タルニ過キス

貳 重罪又ハ輕罪ヲ犯スニ便宜ニスル目的ニ出テタル故殺罪(二九) 本罪ハ目的

的ヲ法定シタル罪種ニ屬ス便宜ニスト云フハ容易ナラシムルコト若ハ障礙ヲ除クコトヲ謂ヒ重罪又ハ輕罪ト云フハ行爲者ノ意思ニ因リ定マルヘキモノ

ニアラスシテ客觀的ニ定マルヘキモノナル如ク本罪ニ付テハ學者或ハ其重罪又ハ輕罪ノ一部ニ著手シタルコトヲ要ストナス者アリト雖モ我刑法ノ

解釋トシテハ單ニ將來重罪又ハ輕罪ヲ犯スニ付キ便宜ニスル目的ニ出テタルコトヲ以テ足レリトスヘシ

參 重罪又ハ輕罪ニ付キ訴追ヲ免ル、目的ニ出テタル故殺罪(二九) 本罪モ亦

目的ヲ法定シタル罪種ニ屬シ重罪又ハ輕罪モ亦前述ノ如ク客觀的ニ定ムヘキモノトス刑法ハ其罪ヲ免ル、爲メト規定スト雖モ罪ヲ免ル、ト云フハ全

然無意味ニシテ畢竟罪ノ直接ノ結果タル訴追ヲ免ル、コトヲ謂フモノナルヘシ或ハ其刑ヲ免ル、爲メノ意ナリト解スル者アリ刑ヲ免ル、爲メト云フ

ハ極テ明確ナル語句ナルヘシト雖モ罪ヲ免ルト云フ語句ノ解釋トシテハ到

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



底採用スルコトヲ得ス

### 第二目 準故殺罪及其刑

準故殺罪(七九)トハ非豫謀的犯意ニ因リ他人ヲ欺罔シテ危害ニ陷レ以テ之ヲ殺害シタル行爲ニ關ス詐稱誘導トハ要スルニ欺罔スルコトヲ謂フ危害トハ本條ニ付テハ生命ニ危険ナル地位ヲ謂フ刑法ハ人ヲ殺ス意ニ出テト規定スレトモ是レ死ニ致シト客觀的ニ規定シタル結果ニ過キサルヲ以テ既ニ上述ノ如ク人ヲ殺シタル行爲ト云ヘハ其殺害ノ犯意アルヘキコトモ亦自明ノ理ナリ本罪ニハ殺害ノ犯意アルモ其手段ハ純タル故殺罪ニ於ケル如ク直接ニ其身體ニ傷害ヲ加フルコトニアラスシテ他人ノ意思ニ因リ他人ヲシテ自ラ生命ニ危険ナル地位ニ立タシムルコトニ在ルヲ以テ恰モ生命ノ斷絶ニ間接ナル手段ヲ使用シタル行爲ヲ故殺罪ニ準シタル如シト雖モ其手段ハ如何ニ間接ナリトスルモ既ニ事實上死去ナル結果ヲ生セシメタリトスレハ其行爲カ純タル殺人ノ動作タルコト疑似ナクシテ特ニ之ヲ故殺罪ニ準スル必要ナシ要スルニ本條ノ規定ハ因果關係ノ性質ノ誤判ニ因リ生シタルモノニシテ現時ノ研究ノ程度ニ於テハ既ニ不必要ノ條項ニ屬スト

云ハサルヲ得ス

本罪ハ準故殺ナリ故ニ荷モ事實上適用アル限リハ或場合ニ於テハ通常ノ故殺罪ニ又或場合ニ於テハ特別ノ故殺罪ニ準セラルヘキコトハ勿論ナリトス

### 第三項 謀殺ノ罪及其刑

#### 第一目 謀殺罪及其刑

謀殺罪トハ豫謀的犯意ニ因リ囑託ヲ受ケスシテ他人ノ生命ヲ絶ツ行爲ニ關シ常ニ死刑ヲ科セラルヘキモノトス(三九)

所謂嬰兒殺ト雖モ荷モ豫謀的犯意ニ出テタルトキハ之ヲ謀殺罪トナスヘキコトハ勿論ナリト雖モ其犯情大ニ憐ムヘキモノアル結果トシテ判例ハ概テ故殺罪ヲ以テ之ヲ論シ二等ノ酌量減輕ヲ適用シテ結局重懲役九年ヲ科スルコトヲ常トス斯ノ如ク法律ヲ曲解セサルヘカラサルコトハ唯不當ニ謀殺罪及故殺罪ノ區別ヲ認メタル結果ニ外ナラスシテ又以テ殺害罪ヲ謀殺及故殺ニ區別スル法制ノ眞價ヲ知り難カラス外國ノ立法例ニ於テ謀殺罪ノ區別ヲ認メタルモノト雖モ嬰兒殺ヲ以テ情狀輕キ殺害罪トナシ之ヲ通常ノ謀殺罪トナサス



準謀殺罪  
及其刑

### 第二目 準謀殺罪及其刑

準謀殺罪ニ對スル刑ハ固ヨリ死刑ニシテ二種アリ

第一 毒殺罪(三九) 毒殺罪トハ毒物ノ施用ヲ手段トシテ他人ノ生命ヲ絶ツ行爲ニ關ス

蓋毒物ヲ施用シテ人ヲ殺ス場合ニ於テモ或ハ非豫謀的犯意ニ出ツルコト全然皆無ナリト云フコトヲ得スト雖モ此種ノ故殺ノ情狀ハ常ニ比較的重キモノトナシ尙モ毒物ノ施用ヲ手段トスル殺害罪ナルトキハ常ニ準謀殺罪トシテ處斷スヘキモノトス而シテ毒殺罪ハ其故殺ニアラサル場合ニ於テハ常ニ純謀殺罪ヲ以テ論スヘキコト勿論ニシテ特ニ之ヲ謀殺ニ準スル必要ナキナリ故ニ余輩ハ刑法ノ如ク毒物ノ施用ヲ手段トスル故殺罪ヲ重ク處罰スル法制ヲ採用ストスルモ唯毒物ヲ施用シテ人ヲ故殺シタル者ハ謀殺ヲ以テ論シ云々ト規定スルヲ以テ足レリトシ又規定セサルヘカラスト信ス

一 毒物 毒物トハ或ハ身體ニ對スル化學的影響ニ因リ人ヲ傷害シ或ハ之ヲ死ニ致スヘキ物質ヲ謂フトナシ或ハ人體ノ内部ニ使用シテ少量ニテ其健康ヲ傷害スヘキ物ヲ謂フトナス其何レノ見解ニ依ルトスルモ其物カ動物質ナルト植物質ナルト又ハ礦物質ナルトヲ區別セスト雖モ化學的作用ヲ有セサルモノハ常ニ之ヲ毒物ト云ハス

二 施用 施用トハ使用ノ意義ニシテ其身體ノ内部ニ於テスルト又ハ外部ニ於テスルトヲ區別セス或ハ施用ヲ唯内部的の使用ノミニ限定スル者ナキニアラスト雖モ確固ナル根據アルニアラス

第二 豫謀的犯意ニ因リ他人ヲ欺罔シテ危害ニ陥レ以テ之ヲ殺シタル罪 本罪モ亦嚴格ニ云ヘハ當然純タル謀殺罪ニ屬スヘキモノニシテ特別ノ明文ヲ以テ之ヲ謀殺ニ準スル必要ナシ

### 第三款 犯意ニ因ル傷害罪及其刑

#### 第一項 總說

毆打創傷トハ外國法ニ所謂身體傷害ニ該當スルモノナリ蓋正確ニ論究スレハ毆打トハ手又ハ手ニ握持セル物ヲ以テ急激ニ他人ニ接觸セシムル作用ノミヲ謂ヒ創傷トハ身體ノ表面ニ於ケル開口創傷ノミヲ謂フモノ、如シト雖モ刑法ノ真意

犯意ニ因ル傷害罪  
及其刑  
總說

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



ニ徴スルニ毆打創傷ト云フ語句ハ斯ノ如ク狹義ニ解釋スヘキモノニアラスシテ  
 毆打トハ刑法上ノ語句トシテハ總テ身體ニ傷害ヲ生シ得ヘキ動作ヲ謂フト解釋  
 セサルヘカラス故ニ傷害ヲ生シ得ヘキ部分ニ付テ云ヘハ(1)義齒(2)義手(3)義足(4)  
 爪ヲ包含セス又(5)頭髮鬚髯ヲ包含スルヤ否ヤニ付テハ異說アリ又傷害ノ動作ニ  
 付テ云ヘハ(1)急激ニ接觸スル動作ハ勿論(2)感電(3)毒物ノ注灌(4)急激ニ他物ト接  
 觸セシムル動作ヲモ包含スヘシ創傷トハ刑法上ノ語句トシテハ身體又ハ健康ニ  
 關スル異常ナリト解セサルヘカラス故ニ(1)開口創傷(2)皮下瘀衝(3)罹病等ヲ包含  
 ス

斯ノ如ク毆打及創傷ナル語句ニ對シテ普通ノ意義以外ノ意義ヲ付スルニアラサ  
 レハ刑法上充分ニ其意ヲ解スルコトヲ得ストセハ余輩ハ寧ロ之ヲ傷害罪ト題シ  
 テ其方法手段ノ何タルヲ問ハス總テ他人ノ身體ニ傷害ヲ生セシメタル行為ニ關  
 スルモノナルコトノ趣意ヲ明ニスルヲ可ナリト信ス

傷害罪トハ犯意ニ因リ他人ノ身體ヲ傷害スル行為ニ關ス即チ身體ヲ傷害スル行  
 爲ニ關スルヲ以テ本罪ノ成立ニ必要ナル犯意ハ他人ノ身體ヲ傷害スル事實ノ觀

念ナリ刑法ノ立法當時ニ於テハ或ハ毆打創傷罪ヲ以テ純粹ノ結果罪トナシ其主  
 觀的ノ部面ニ於テハ何等ノ條件ヲモ必要トセサル如ク解釋シタル者ナキニアラ  
 サリシト雖モ其誤謬ナルコトハ言ヲ俟タスシテ傷害罪ト雖モ其成立ニ何等カノ  
 犯意ヲ要スヘキコトハ疑ナキ所トス然ラハ傷害罪ニ必要ナル犯意ハ何ナリヤト  
 云フニ傷害罪ハ純粹ノ結果罪ニアラスト雖モ尙ホ結果ニ因リテ刑ノ輕重ヲ區別  
 スル所謂結果罪ナリ故ニ其犯意ニ於テ細密ニ其結果ヲ豫知スルコトヲ要セサル  
 ヤ明白ナリトス而シテ學者ノ毆打創傷罪ノ犯意ヲ解スル者自ラ二様ノ斷案ヲ下  
 セリ

壹 單ニ毆打ヲ爲ス觀念ナリト解スル者アリ

貳 毆打ヲ爲シ創傷ヲ爲ザシムル觀念ナリト解スル者アリ

參 創傷ヲ爲サシムル觀念ナリト解スル者アリ

余ハ第三見解ヲ正ト信ス

刑法ハ傷害罪ニ共通シテ第三百五條及第三百六條ノ規定ヲ設ケタリ學者ノ是等  
 ノ條文ヲ解スル者



壹 或ハ是等ノ條項ハ總則ノ規定上共犯ト云ヒ能ハサル數人カ同一ノ日時ニ同一ノ場所ニ於テ同一人ヲ傷害シタル場合ニ關スル規定ナリト云ヒ

貳 或ハ是等ノ條項ハ總則ノ共犯ニ關スル規定ニ對シテ例外ヲ認メタルモノナリト云ヒ

參 或ハ是等ノ條項ハ凡テ同一ノ日時ニ同一ノ場所ニ於テ同一人ヲ傷害シタル場合ニ關スル規定ニシテ其總則ノ規定上共犯ト云フコト能ハサルモノト否ラサルモノトヲ區別セサルモノナリト云フ

余輩ハ第三ノ見解ヲ可ナリト信スルモノナリ故ニ數人カ同一ノ日時ニ同一ノ場所ニ於ケル同一人ノ傷害者ノ處分ニ關シテハ其共犯タルト否ラサルトヲ問ハス凡テ左ノ如ク處斷セサルヘカラス

壹 傷害罪ノ下手者 傷害罪ノ下手者ニ對シテハ各其加ヘタル傷害ニ從ヒテ其責任ヲ論スルナリ其共犯ナル場合ニ於テハ總則ノ規定ニ依ルトキハ下手者ハ共同實行者ニシテ各正犯トシテ其責任ヲ負擔セサルヘカラスト雖モ傷害罪ニ付テハ其適用ヲ有セサルナリ然レトモ傷害罪ニ付テハ各下手者カ各自爲シタル行爲ノ責任ヲ負擔スヘキモノトナシタル結果或ハ明ニ各自爲シタル行爲ヲ判斷シ難キ場合アルコトヲ豫想セサルヘカラスト刑法ハ此場合ヲ豫想シテ共毆シテ傷ヲ爲ス輕重ヲ知り難キトキハ其傷害中最重ノ傷害罪ニ科スヘキ刑ヨリ一等ヲ減輕シタル刑ヲ以テ各下手者ニ科スヘキモノトセリ既ニ輕重ヲ知り難キトキト云フ是レ少クトモ輕キ傷害及重キ傷害アルコトヲ豫想シタルモノナルヲ以テ唯一箇ノ傷害ノミヲ生シ共毆者中其下手者ノ何人ナルヤヲ知り難キ場合及同一様ナル二箇ノ傷害ヲ生シ下手者ノ何レカ何レノ傷害ヲ爲シタルヤヲ知り難キ場合ヲ包含セス

貳 傷害罪ノ教唆者 教唆者ハ各下手者ノ加ヘタル傷害ニ付テ各下手者ト同一ナル責任ヲ負擔スヘキモノナリ各下手者ノ加ヘタル傷害ヲ明確ニ判定スルコト能ハサルトキハ各下手者ニハ最重ノ傷害罪ニ科シタル刑ヨリ一等ヲ減輕シタル刑ヲ科スト雖モ教唆者ニハ此特例ヲ及ホサ、ルヲ以テ其最重ノ傷害罪ノ正犯トシテ處斷セラレヘキモノナリ

參 傷害罪ノ幫助者 總則ノ規定上從犯ト云ヒ得ヘキ幫助者モ否ラサル幫助者

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 犯意ニ因ル殺傷罪及其刑



モ共ニ下手者ノ刑ヨリ一等ヲ減輕シタル刑ヲ科セラルヘシ  
上ニ述ヘタルモノハ毆打創傷罪ニ付テノ共毆者ノ處分ナリ而シテ刑法ハ疾病創  
傷ニ至ラサル毆打罪ハ毆打創傷罪中ニ規定セスシテ違警罪トシテ之ヲ刑法第四  
百二十五條第九號ニ規定セルヲ以テ上述ノ特例ハ之ニ適用スヘカラサルコトニ  
注意スヘシ

刑法ハ第三百四條ニ於テ所謂誤傷ノ場合ヲ規定スト雖モ其不必要又不妥當ナル  
コトハ誤殺ノ場合ニ於テ述ヘタル所ニ同シ

傷害罪及其刑

第二項 傷害罪及其刑

傷害罪トハ上述セル如ク他人ノ身體ヲ傷害スル行爲ニシテ通常ノ傷害罪及特別  
ノ傷害罪ノ區別アリ

第一 通常ノ傷害罪

- 一 傷害カ死去ノ結果ヲ惹起シタルトキ(二九) 其刑ハ重懲役ニシテ所謂毆打  
致死罪ト稱スルモノナリ所謂毆打致死罪ハ虐待致死罪強姦致死罪其他ト同  
シク一種ノ結果罪ニシテ凡テ犯意ナクシテ他人ヲ死ニ致シタル場合ニ關ス

故ニ

(イ) 犯意アル場合ハ常ニ純タル殺人罪タルヘシ

(ロ) 必スシモ過失アルコトヲ要セス苟モ死去ナル事實ニ對シ因果關係ヲ認  
メ得ヘシトスレハ則チ可ナリ但反對說アリト雖モ通說ニアラス

二 傷害カ篤疾ノ結果ヲ惹起シタルトキ(三〇) 篤疾トハ刑法上兩目ノ視能

ノ喪失、兩耳ノ聽能ノ喪失、兩手又ハ兩足ノ挫折、斷舌、生殖作用ノ不能、智覺精神  
ノ喪失ヲ謂フモノニシテ其刑ハ輕懲役ナリ

三 傷害カ癱疾ノ結果ヲ惹起シタルトキ(三一) 癱疾トハ刑法上一目ノ視能

ノ喪失、一耳ノ聽能ノ喪失、一手又ハ一足ノ挫折等凡テ身體ヲ不具ニスルコト  
ヲ謂フモノニシテ其刑ハ二年乃至五年ノ重禁錮ナリ癱疾トハ一耳、一目、一手  
一足ニ付キテ云フモノナルヲ以テ一目、一耳、一手又ハ一足ノミヲ有スル者ヲ  
癱疾ニ致シタル者ノ處分如何ニ付テハ多少ノ疑ナキニアラスト雖モ刑法ノ  
明文上單ニ一目、一耳云々ト規定セル以上ハ其二目、二耳其他ヲ有スルト否ト  
ヲ論セス其數ニ依リテ決定セサルヘカラス



四 傷害カ二十日間以上ノ疾病ニ罹ル結果又ハ業務ヲ營ミ難キ結果ヲ惹起シタルトキ(第一〇項) 業務ヲ營ミ難キ狀況ハ人ノ業務ノ種類ニ因リテ長短ノ差異ヲ生スヘシ而シテ本罪ノ刑ハ一年乃至三年ノ重禁錮ナリ

五 傷害カ二十日間以下ノ疾病ニ罹ル結果又ハ業務ヲ營ミ難キ結果ヲ惹起シタルトキ(第二〇項) 本罪ノ刑ハ一月乃至一年ノ重禁錮ナリ

六 疾病ニ罹ル結果又ハ業務ヲ營ミ難キ結果ヲ惹起セサル傷害ヲ惹起シタルトキ(第三〇項) 刑法ハ創傷ト規定ス或ハ創傷又ハ疾病ヲ包含スルモノ、如シト雖モ既ニ疾病ニ至ラスト規定スル以上ハ唯創傷ノミヲ謂フト解セサルヘカラス但疾病ニ至ラサル創傷アリヤ否ヤハ多少疑似アル問題ナリトス本罪ノ刑ハ十一月乃至一月ノ重禁錮ナリ

第二 特別ノ傷害罪

一 豫謀的犯意ニ因ル傷害罪(三〇) 豫謀的犯意ニ因ル傷害罪ニ對シテハ其傷害カ通常ノ傷害罪ニ付キ説明シタル一乃至六ノ中ノ何レノ結果ヲ惹起シタルヤニ從テ各通常ノ傷害罪ニ付キ規定シタル刑ニ一等ヲ加重シタル刑ヲ科スヘキモノトス

二 重罪又ハ輕罪ヲ犯スニ便宜ニスル目的ニ出テタル傷害罪(前段) 本罪ノ刑ハ豫謀的犯意ニ因ル傷害罪ニ對スル刑ニ同シ

三 重罪又ハ輕罪ニ付キ訴追ヲ免ル、目的ニ出テタル傷害罪(後段) 本罪ノ刑モ亦豫謀的傷害罪ニ對スル刑ニ同シ

四 健康ヲ害スヘキ物ヲ施用シタル傷害罪(七〇) 健康ヲ害スヘキ物トハ毒物ハ勿論毒物ニアラスト雖モ例ハ硝子粉ノ如ク化學的影響ニ依ラスシテ健康ヲ害スヘキ物ヲモ包含スヘシ而シテ本罪ハ健康ヲ害スヘキ物ヲ使用シテ他人ヲ疾苦セシメタル行爲ニ關シ其刑ハ豫謀的犯意ニ因ル傷害罪ノ刑ニ同シ

第三項 準傷害罪及其刑

準傷害罪ハ刑法第三百八條ノ規定スル所ニシテ他人ヲ詐稱誘導シテ危害ニ陥レテ以テ之ヲ傷害シタル行爲ニ關ス其傷害ノ結果カ死去篤疾又ハ廢疾ニ至ルヘキモノナルト、二十日間以上ノ罹病又ハ休業ヲ要スヘキモノナルト、二十日間以下ノ罹病又ハ休業ヲ要スヘキモノナルト將又罹病若ハ休業ヲ要セサルヘキモノナル

準傷害罪及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 過失殺傷ノ罪及其刑



トヲ區別シ各通常又ハ特別ノ傷害罪ニ準シテ處斷スヘキモノトス

### 第二節 過失殺傷ノ罪及其刑

過失ノ何タルヤニ付テハ茲ニ之ヲ說カス刑法ハ過失殺害及疾病又ハ休業ニ致シタル過失傷害ヲ罪ト規定シタリト雖モ疾病又ハ休業ニ至ラサル過失傷害及創傷ヲ爲スニ至ラサル過失毆打ニ付テハ何等ノ條項ヲモ設ケサルヲ以テ罪トナラス

第一 過失殺害罪 或行爲ヲ爲シ過失ニ因リテ其結果トシテ他人ヲ死去ニ致シタルトキハ二十圓乃至二百圓ノ罰金ヲ科ス

第二 過失傷害罪 或行爲ヲ爲シ其結果トシテ他人ヲ癱瘓又ハ篤疾ニ致シタル者ニハ十圓乃至百圓ノ罰金ヲ科シ其他他人ヲ疾病又ハ休業ニ致ス程度ニ於テ傷害シタル者ニハ二圓乃至五十圓ノ罰金ヲ科ス

而シテ業務上特別義務ヲ有スル者ノ過失殺傷ヲ情狀重キ過失殺傷罪ト規定セザリシハ近時ノ學說ノ傾向ニ背馳ス

### 第三節 自殺ニ關スル罪及其刑

自殺トハ自身其生命ヲ絶ツ行爲ヲ謂フ我刑法ハ自殺ニ關シテハ

一 自殺ハ之ヲ罪トナサ、ルノミナラス自傷モ亦之ヲ罪トナサ、ル法制 但兵役ヲ免ル、目的ニ出テタル自傷ノミハ之ヲ罪トナシタリ(兵役ヲ免ル、目的ヲ爲ス照)

二 自殺ノ教唆又ハ幫助ハ之ヲ罪トナス法制  
ヲ採用シ殺害罪以外ニ特ニ自殺ニ關スル罪ヲ規定セリ

第一 自殺教唆罪 自殺ハ罪ニアラス故ニ自殺ニ付キテハ總則ニ所謂教唆犯アルヘキニアラス刑法第三百二十條及第三百二十一條ノ罪ノ如キハ所謂教唆罪即チ一定ノ事實ヲ現出セシメタル教唆行爲自體ヲ罪トナシタルモノニ屬ス而シテ本罪ハ一定ノ事實發生スルニ因リ罪ト爲ルヘキモノナルヲ以テ其重罪タルモノニ付テモ固ヨリ未遂犯ハ成立セス(反對ノ判例アリ)

一 通常ノ自殺教唆罪(前段) 本罪ハ他人ニ對シ自殺ヲ教唆スル行爲ヲ爲シタル結果他人カ自殺シタル事實ニシテ刑ハ主刑トシテハ六月乃至三年ノ輕禁錮附加刑トシテハ十圓乃至五十圓ノ罰金トス而シテ他人カ自殺シタルコトヲ要スルヲ以テ他人カ自殺ヲ中止シ又ハ自殺カ未遂ナルトキハ本罪ハ成



立セス

二 特別ノ自殺教唆罪(三二) 本罪ハ情狀ノ重キ自殺教唆罪ニシテ其刑ハ重懲役ナリトス而シテ本罪ノ情狀ヲ重シトスルハ其自己ノ利ヲ圖ル目的ニ出ツルヲ以テナリ自己ノ利ヲ圖ルトハ必スシモ金錢上ノ利益ノミヲ謂フニアラスシテ廣ク自己ノ便宜ヲ圖ルコトヲ謂フニ外ナラス本罪ハ自己ヲ利スル目的ヲ以テ他人ニ對シ自殺ヲ教唆スル行為ヲ爲シ其結果トシテ他人カ教唆ニ因リテ自殺シタル事實ヲ謂フ

第二 自殺幫助罪(三三) 自殺幫助罪ハ自殺者ニ對シ實行行為又ハ準備行為ヲ以テ之ヲ幫助スル行為ニ關スルナリ余ハ刑法ニ所謂手ヲ下ストハ生命ヲ絶チタル行為ニ關スルモノトシ所謂補助ストハ自身生命ヲ絶タントスル者ヲ幫助スル行為ヲ謂フト斷ス然レトモ自殺者ノ生命ヲ絶ツ爲メ其身體ニ傷害ヲ生セシムル行為ナリト解スル見解ハ固ヨリ妥當ヲ缺クモノナリト雖モ不理論ナリトハ云フヘカラス

一 實行行為ニ依ル幫助罪(三四) 自殺ノ實行行為トハ即チ自殺者ノ生命ヲ

絶ツ行為ナルヲ以テ此種ノ幫助罪ハ純然タル殺害罪ニ屬セリ而シテ其本質上殺害罪ニ屬スル行為ヲ自殺幫助罪ト認メ得ヘキ必須ノ條件ハ自殺者ノ囑託ヲ受ケタルコトニ在リトス囑託ハ承諾ト之ヲ區別スルコトヲ要ス承諾トハ當該者ノ意ニ反セサルコトヲ謂ヒ囑託トハ當該者ノ意ニ應スルコトヲ謂フ囑託ハ明示又ハ默示タルコトヲ妨ケスト雖モ必ス真正ノ囑託ナラサルヘカラス故ニ眞面目ナラサル囑託又ハ眞面目ノ託囑ヲ爲ス能力ナキ者ノ囑託ヲ包含セサルコト勿論ナリ而シテ本罪ノ刑ハ主刑トシテハ六月乃至三年ノ重禁錮附加刑トシテハ十圓乃至五十圓ノ罰金トス

本罪ハ輕罪ナリ故ニ本罪ニ付テハ罰スヘキ未遂ノ成立セサルコト勿論ナリ然レトモ自殺者ノ囑託ニ因リ實行行為ヲ以テ自殺ヲ幫助シタル者カ單ニ生命ヲ絶ツニ至ラサル傷害ヲ加ヘタルニ止リタル場合ニ於テハ之ヲ處罰スルコトヲ得ルヤ否ヤニ付キテハ多少ソ疑ナキニアラスト雖モ余ハ傷害罪トシテ之ヲ處罰スルコトヲ得ルモノト信ス唯如上ノ解釋ヲ採用スレハ囑託ヲ受ケテ死去ニ致シタル行為ハ比較的ニ輕キ刑ヲ科スヘキ罪ト爲リ囑託ヲ受ケ

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
 身體ニ對スル罪及其刑 自殺ニ關スル罪及其刑



テ傷害ニ致シタル行爲ハ比較的ニ重キ刑ヲ科スヘキ罪ト爲ルヘクシテ或ハ刑法ノ真意ニ反セサルヤノ感アルコトニ注意スヘシ

二 準備行爲ニ依ル幫助罪(三二) 自殺ノ準備行爲トハ例ハ兇器ヲ貸與スルコト、場所ヲ給與スルコト其他ヲ謂フ而シテ本罪ノ刑ハ實行行爲ニ依ル幫助者ノ刑ヨリ一等ヲ減輕シタル刑トス

### 第四節 擅ニ人ヲ逮捕監禁スル罪及其刑

#### 第一款 總說

逮捕監禁ノ罪ハ場所ヲ移ス動作ノ自由ヲ剝奪スル行爲ニ關スルモノニシテ沿革上場所ヲ移ス動作ノ自由ヲ剝奪スル行爲ノ重ナルモノハ監禁又ハ逮捕ナリト速斷シテ遂ニ憲法ニ於テモ其第二十三條ニ日本臣民ハ法律ニ依ルニ非スシテ逮捕監禁審問處罰ヲ受クルコトナシト規定シ刑法ニ於テモ其重ナル行爲即チ監禁又ハ逮捕ノ行爲ノミヲ罪ト規定シタルナルヘシト雖モ余ハ捕逮監禁其他ノ方法ニ依リ行動ノ自由ヲ剝奪シタル者ニ付テモ規定スルニアラサレハ刑法ノ目的ヲ達シ難シト信ス

擅ニ人ヲ逮捕監禁スル罪及其刑  
總說

刑法ハ逮捕監禁ノ罪ヲ三箇所ニ分チテ別ニ之ヲ規定セリ即チ逮捕監禁ノ罪ノ主體カ其職權アル者ナル場合ニ付テハ第二百七十八條乃至第二百八十一條ニ、其客體カ犯人ノ祖父母、父母ナル場合ニ付テハ第三百六十三條ニ、通常ノ場合ニ付テハ即チ本節ニ之ヲ規定シタリ是レ種々ノ觀察點ヨリ罪ヲ彙類スル當然ノ結果タルニ過キスト雖モ同一ノ罪ヲ數箇所ニ排列スルハ法典論トシテハ決シテ喜フヘキコトニアラサト信ス

#### 第二款 逮捕罪及其刑

逮捕トハ刑事訴訟法上現行犯罪ニ付キ其犯人ヲ逮捕スル處分、豫審判事ノ請求ニ依リ檢察長ノ命令ヲ受ケテ檢察カ被告人ニ對シテ爲シタル逮捕狀ニ依リテ爲ス處分又ハ死刑若ハ自由刑ノ執行ヲ逃カル、者ニ對シテ檢察カ發シタル逮捕狀ニ依リ爲ス處分ヲ謂フモノナリト雖モ刑法上ニ於テハ何等其意味ヲ定ムヘキ根據ナシ惟フニ逮捕トハ固ヨリ刑事訴訟法上ノ意味ニ解スルコト能ハスシテ寧ロ刑事訴訟法上ノ逮捕ノ實質タル捕縛即チ制縛ヲ謂ヒ直接ニ身體ニ對シテ何等カノ抑制ヲ加ヘ其行動ヲ制限スルコトヲ要スヘシ而シテ第三百六十三條ニ於テ逮捕

逮捕罪及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 擅ニ人ヲ逮捕監禁スル罪及其刑



ヲ豫想セサルコトハ注意ヲ要スヘキ點ナリトス  
本罪ハ他人ヲ制縛スル行爲ニ關シ其主刑ハ十一月乃至二月ノ重禁錮ニシテ附加  
刑ハ二圓乃至二十圓ノ罰金ナリトス刑法ハ擅ニナル副詞ヲ加フレトモ其不必要  
ナルコトハ言ヲ俟タス

刑法第三百二十三條ニ所謂制縛ハ逮捕ト同意義ニ之ヲ解ス然ラハ逮捕後被逮捕  
者ニ對シ苛刻ノ行爲ヲ爲シタルトキ即チ毆打拷責シ又ハ飲食物若ハ衣服ヲ剝奪  
シタルトキハ情狀重キ罪トシテ主刑ハ二月乃至二年ノ重禁錮附加刑ハ三圓乃至  
三十四ノ罰金ヲ科シ若シ其結果被逮捕者ヲ疾病創傷又ハ死去ニ致シタルトキハ  
傷害罪ノ刑及本罪ノ刑中比較的重キ刑ヲ科スヘキモノトス

### 第三款 監禁罪及其刑

監禁トハ一定ノ場所外ニ出テサラシムルコトヲ謂フ即チ逮捕ト異リ直接ニ身體  
ニ對シテ何等ノ抑制ヲモ加ヘスシテ其行動ヲ制限スルコトヲ謂フ  
而シテ

監禁罪及其刑

一 或場合ニ於テハ無形的ノ監禁ヲ豫想スルコトヲ得ヘシ 監禁カ器械力ニ依  
リテ閉鎖セラル、場合ニ關スルトキハ之ヲ有形的ノ監禁ト云ヒ器械力ニ依ラ  
スシテ被監禁者ノ精神上器械力ニ依リ閉鎖セラレタルト同様ノ状態ニ在ラシ  
ムルトキハ之ヲ無形的ノ監禁ト云フ有形的ノ監禁ハ單純ノ器械ニテ閉鎖セラ  
ル、場合ニ於テモ被監禁者カ一定時内之ヲ發見スルコトヲ得サリシトキハ監  
禁ヲ以テ論スヘキコト勿論ナリト雖モ無形的ノ監禁ヲ以テ果シテ刑法上ノ監  
禁ナリト論スルコトヲ得ヘキヤ否ヤニ付テハ多少ノ疑似ナキニアラス無形的  
監禁ハ主トシテ暴行又ハ脅迫ヲ用フルモノニシテ余輩ハ刑法上之ヲ監禁ト云  
ヒ得ヘキモノナリト信ス而シテ其有形的ナルト無形的ナルトヲ論セス他ニ出  
入口ノ存在スルト否トハ監禁タルニ何等ノ影響アルナシ獨逸刑法ノ解釋トシ  
テハ學者所謂道德的監禁即チ風儀ヲ害スル行爲ヲ爲スニアラスンハ退去シ難  
キ地位ニ置ク監禁ヲ認ムト雖モ要ハ唯事實上無形的監禁ナリト云フコトヲ得  
ルヤ否ヤニ在リト信ス

二 行動ノ自由ヲ有スル者ノミニ付キ豫想スルコトヲ得ヘシ 監禁ハ行動ノ自  
由ヲ剝奪スルモノナリ故ニ當然行動ノ自由ヲ有スル者ノミニ付テ豫想スルコ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪即及其刑 強ニ人ヲ逮捕監禁スル罪即及其刑



トヲ得而シテ苟モ行動ノ自由ヲ有スル者ナルトキハ其自由ハ自己ノ體力ニ依  
リ獨立シテ之ヲ有スルト又他人ノ體力ニ依リ之ヲ有スルトヲ區別セス  
刑法第三百二十二條ニハ擅ニ私家ニ監禁シタル者云々ト規定スト雖モ私家ニ監  
禁スルコトハ必スシモ監禁罪ノ要件タラサルコト勿論ニシテ公ノ病院ニ監禁ス  
ルコトヲモ包含スヘシ要スルニ私家ニナル語句ハ全然不必要ナル文字ナリト信  
ス而シテ擅ニナル語句モ亦不要ニシテ且不當ナリ

本罪ハ他人ヲ監禁スル行爲ナリ而シテ精神病者ノ監禁ニ付テハ明治三十三年三  
月法律第八號精神病者看護法アリ同法ニ基キテ爲ス監禁ハ違法行爲ニアラサル  
ヤ明白ナリトス

本罪ニハ其監禁日數十日未滿ナルトキハ主刑トシテハ十一日乃至二月ノ重禁錮  
附加刑トシテハ二圓乃至二十圓ノ罰金ヲ科シ其監禁日數十日ニ達スル毎ニ各前  
述ノ刑ニ一等ヲ加重シタル刑ヲ科ス

他人ヲ監禁シテ苛刻ノ行爲例ハ毆打、拷責又ハ飲食物若ハ衣服ヲ剝奪シタルトキ  
ハ主刑トシテハ二月乃至二年ノ重禁錮、附加刑トシテハ三圓乃至三十圓ノ罰金ヲ

科シ其結果他人ヲ疾病創傷又ハ死去ニ致シタルトキハ傷害罪及本罪ノ刑ヲ比較  
シ比較的重キ刑ヲ科ス

人ヲ監禁シタル者カ事變ニ際シ過失ニ因リテ之ヲ解放セザリシ結果其者カ死去  
シ若ハ傷害ヲ受ケタルトキハ傷害罪ノ刑ト監禁シテ苛刻ノ所爲ヲ爲シタル罪ノ  
刑トヲ比較シ比較的重キ刑ヲ科ス刑法ハ水火震災ト云フト雖モ凡テ事變ヲ謂フ  
意ナルヘク又解クコトヲ怠リト規定スレトモ畢竟解放スヘキ場合ニ於テ解放シ  
得ヘキニ拘ラス解放セザリシ行爲ヲ謂フニ過キサルヘキヲ以テ寧ロ之ヲ過失ニ  
因ル行爲トスルヲ妥當ナリトス而シテ過失罪ニ體刑ヲ科シタルハ頗ル酷ニ失ス

脅迫罪及其刑

第五節 脅迫罪及其刑

廣ク脅迫ト云ヘハ自身害惡ヲ到來セシムヘキ旨ノ通知ナリト解ス所謂害惡ハ暴  
行又ハ名譽毀損ニ關スルヲ以テ脅迫トハ暴行ノ脅迫以外ニ尙ホ理論上名譽毀損  
ノ脅迫ヲ認メ得ヘシト雖モ刑法上名譽毀損ノ脅迫ヲ罪惡トシタル場合ナキ如シ  
所謂自身到來セシムヘキ旨トハ通意者カ單獨又ハ他人ト共同シテ害惡ヲ發生セ  
シムル旨ノ謂ナルヲ以テ人爲ニ出テサル害惡即チ事變的害惡ノ到來スヘキ旨ノ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑 脅迫罪及其刑



通知ハ脅迫ニアラス而シテ脅迫ノ意義ニ關シテハ有力ナル左ノ異説アリト雖モ余ハ之ヲ採ラス

一 因リテ通意ヲ受ケタル者カ畏怖シタル事實アルニアラスンハ脅迫ニアラストナス見解 大審院ノ見解モ亦然リ

二 通意ヲ受ケタル者カ眞面目ニ其害惡ノ到來ヲ信認シタルニアラスンハ脅迫ニアラストナス見解

本罪ニ所謂脅迫トハ要スルニ方法手段ヲ限定シタル脅迫ニシテ特定ノ加害ノ通知ニ依ル脅迫行爲自體ニ關ス而シテ親屬ニ對シテ自ラ危害ヲ到來セシムヘキ旨ノ通知ハ或場合ニハ當然脅迫タルヘシト雖モ或場合ニハ必スシモ然ラサルニ拘ラス刑法第三百二十八條ハ明文ヲ以テ親屬ニ對シ害ヲ加フヘキコトヲ以テ脅迫シタル者ハ前條ニ同シト規定シタルヲ以テ脅迫罪ニ關シテハ其危害ニ因テ害ヲ受クヘキ者カ被脅迫者ナルト又ハ其親屬タルトヲ問ハサルナリ

第一 自身他人又ハ其親屬ヲ殺害スヘキ旨ノ通知

第二 自身他人又ハ其親屬ノ家屋ニ放火スヘキ旨ノ通知

上述ノ二種ノ罪ニ付テハ主刑トシテ一月乃至六月ノ重禁錮附加刑トシテ二圓乃至二十圓ノ罰金ヲ科ス然レトモ通意者カ兇器ヲ携帯シテ脅迫シタルトキハ一等ヲ加フ

第三 第一ニ掲ケタル通知ヲ除クノ外凡テ直接ニ他人又ハ其親屬ニ對シテ自身カ暴行ヲ爲スヘキ旨ノ通知

第四 第二ニ掲ケタル通知ヲ除クノ外他人又ハ其親屬ノ財産ニ對シテ自身カ放火又ハ毀壞、劫掠ヲ爲スヘキ旨ノ通知

第三及第四ノ通知ハ余輩ハ共ニ暴行ノ脅迫ナルコトヲ信スルモノナリ本罪ニハ主刑トシテ十一月乃至一月ノ重禁錮附加刑トシテ二圓乃至十圓ノ罰金ヲ科ス而シテ通知者カ若シ兇器ヲ携帯シタルトキハ一等ヲ加フ

脅迫罪ハ所謂親告罪ニシテ其親告權利者ハ被脅迫者又ハ其親屬ナリ然レトモ之ヲ親告罪トナス可否ハ自ラ別問題ニ屬ス余輩ハ脅迫罪ノ成立ニハ被脅迫者カ畏怖ヲ生シタルコトヲ必要トセス然ラハ脅迫罪ノ如キハ之ヲ所謂職權罪トスルモ何等重大ナル不當ノ結果ヲ生スルコトナキ如シ而シテ親告罪トナスヘキヤ否ヤ



ハ單ニ不當又ハ不必要ノ程度如何ニ依リ決スヘキモノナルヲ以テ畢竟程度問題ニ屬ス故ニ脅迫罪ノ如キモ之ヲ親告罪トナスヘカラサル有力ノ根據ナシト雖モ余輩ノ判斷スル所ニ依レハ脅迫罪ハ寧ロ之ヲ職權罪トスルコトヲ可トス

墮胎罪及其刑

### 第六節 墮胎罪及其刑

總說

#### 第一款 總說

本節ハ墮胎ノ罪ト題スト雖モ寧ロ墮胎ニ關スル罪ト題スヘク單ニ墮胎ヲ爲ス罪ノミナラス墮胎セシムル罪及墮胎ニ至ラシメタル罪ヲモ包含セリ

墮胎トハ人爲的ニ胚胎ヲ排出セシムル行爲ヲ謂フ或ハ胚胎ヲ人爲的ニ排出セシメタリト雖モ排出セラレタル胚胎カ生存ヲ有スルトキハ之ヲ墮胎ト云ハストナス者ナキニアラスト雖モ此解釋ハ墮胎ト云フ言語ノ普通ノ意味ニ反スルヲ以テ余輩ハ之ヲ探ラス所謂胚胎ト云フハ人間類似ノ形體ヲ具フルト否トヲ問ハス即チ其發育ノ程度如何ヲ論セス總テ受胎後分娩前ニ於テ子宮内ニ在ル物ヲ謂フ或ハ生存セル胚胎ニアラスハ墮胎罪ノ被害者若ハ目的物トナスコトヲ得スト論スル者アリ蓋胚胎カ其生存ヲ失ヒタルトキハ概不自ラ排出セラレ、ヲ以テ事實論

トシテハ概不生存在セサル胚胎ニ付テノ墮胎ヲ豫想スルコトヲ得サルヘシト雖モ此事實論ヲ以テ直ニ法律論トナシ墮胎行爲ハ理論上生存セル胚胎ニノミ關スヘキモノトナスハ余輩ノ探ラサル所ナリ所謂人爲的ノ排出トハ分娩即チ自然的ノ排出ニ對スル語ニシテ胚胎ノ發育ノ程度如何ヲ區別セス總テ不自然的即チ人爲的ニ母體ヨリ之ヲ分離セシムル行爲ヲ謂フ故ニ其排出セシムル手段カ母體ノ外部ニ對シ施サレタルト又ハ其内部ニ對シ施サレタルトヲ區別セサルナリ刑法ハ藥物其他ノ方法ノミヲ以テ墮胎ノ手段ト規定スル如シト雖モ既ニ其他ト云フ以上ハ總テ墮胎スルニ足ルヘキ方法ヲ包含スルニ至ルヘキヲ以テ寧ロ之ヲ掲出セサルコトヲ可トス

本節ノ罪ハ前述セル如ク墮胎ニ關スル罪ニ過キサルヲ以テ之ヲ墮胎罪墮胎幫助罪墮胎教唆罪及懷胎ノ婦女ニ對シ暴行ヲ加ヘタル罪ニ分チテ説明スルヲ便宜ナリトス

墮胎罪及其刑

### 第二款 墮胎罪及其刑

本罪ノ主體ハ懷胎シタル婦女タルコトヲ必要トス故ニ其結果トシテ本罪ノ客體

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 墮胎罪及其刑



ハ當然胚胎ナリト云ハサルヘカラス蓋刑法上罪ノ客體ハ人即チ自然人又ハ法人タルコトヲ必要トシ人ニアラサル物ニ對シテハ何等ノ保護ヲモ與ヘサルコトヲ常則トスト雖モ胚胎ノミハ唯一ノ例外ナリトス而シテ法律上胚胎ニ對シテ保護ヲ與フル根據ニ付テハ學者間ニ多少ノ異論アリ或ハ胚胎ヲ保護スルハ懐胎シタル婦女ヲ傷害スヘカラサルコトニ根據スト言フ者アリ或ハ胚胎ヲ保護スルハ一般ノ國家團體ノ利益ヲ擁護スル必要ニ根據スト言フ者アレトモ余輩ノ所見ニ依レハ刑法カ胚胎ヲ保護スルハ胚胎ハ其一般ノ性質ヨリ論究スレハ將來自然人タルヘキ運命ヲ有スルモノナル點ニ根據スルモノト信ス即チ胚胎ハ胚胎トシテ刑法上多少ノ保護ヲ與フル必要アルニ因ルト信ス

本罪ハ墮胎即チ胚胎ヲシテ人爲的ニ母體ヲ分離セシムル行爲ニシテ其刑ハ一月乃至六月ノ重禁錮ナリ而シテ本罪ニ付キ生スル疑問ハ婦女自身ニ於テ墮胎ノ手段ヲ施スコトヲ要スルヤ又ハ婦女カ他人ニ囑託シテ墮胎ノ手段ヲ施サシムルコトヲ以テ足レリトスルヤナリトス而シテ此種ノ問題ハ徵兵忌避罪ニ付キテモ亦發生ス

第一 婦女自身墮胎ノ手段ヲ施スコトヲ要ストナス見解

第二 婦女自身墮胎ノ手段ヲ施シタルニアラスト雖モ婦女カ他人ニ囑託シテ墮胎ノ手段ヲ施サシムルヲ以テ足レリトナス見解

要スルニ常識論トシテハ第二見解ヲ可ナリトスル如シト雖モ囑託ヲ受ケタル者ノ仲介ニ依リ因果關係ノ中斷スル點及反對ノ見解ニ依レハ唯犯意ノミニ依リ處罰セラル、嫌アル點其他ヨリ論スレハ第一見解ヲ正トスヘキ如シ而シテ第二見解ヲ採用セントスレハ刑法第三百三十條ハ單ニ懐胎ノ婦女墮胎シタル者ト規定スルニ拘ラス懐胎ノ婦女墮胎スルニ至リタル者ノ意ナリト解スヘキコトヲ前提トセサルヘカラス

### 第三款 墮胎幫助罪及其刑

本罪ノ主體ハ懐胎ノ婦女以外ノ者ニシテ其客體ハ胚胎ノミナリ

第一 墮胎ニ同意シタル婦女ニ對シ墮胎スヘキ手段ヲ施シタル行爲 墮胎ニ同意シタル婦女ニ對セサルヘカラスルヲ以テ要スルニ墮胎ヲ囑託若ハ承諾シタル婦女ニ關スヘキコトハ勿論ナリ語句ニ拘泥シテ解釋スレハ本罪ハ之ヲ墮胎

墮胎幫助  
罪及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑 墮胎罪及其刑



ニ同意セル婦女ニ關スル場合ノミニ限定スルコトヲ得スシテ墮胎ニ同意セサル婦女ニ關スル場合ヲモ包含スト云ヒ得ヘキ如シ然レトモ墮胎ニ同意セサル婦女ニ對シ強テ墮胎セシムル行爲ニ付テハ第三百三十四條後段ノ犯意ニ依リ暴行ヲ加ヘ墮胎セシムル罪ヲ規定スルヲ以テ是等ノ規定ヨリ推考スルトキハ本罪ニ付キテハ墮胎ニ同意セサル婦女ニ關スル場合ヲ豫想ヒサルモノトナスコトヲ正當トスル如シ

第二 其婦女カ墮胎シタル事實 墮胎スヘキ手段ヲ施シタリト雖モ婦女カ墮胎セサルトキハ本罪ハ成立セス

本罪ノ刑ハ其主體カ醫師、產婆又ハ藥種商、製藥者ナルト然ラサル者ナルトニ因リテ區別アリ刑法ハ穩婆ト規定スレトモ是レ現今ノ國法上ニ於テ產婆ト稱スル者ナルヘク藥商ト規定スト雖モ是レ亦現時ノ國法上ノ藥種商及製藥者ト稱スル者ナルヘシ現時ノ國法ニ依レハ藥劑師ナル者アリ藥商ノ中ニ包含セシムルヲ以テ立法ノ精神ニ適シタル解釋ナリト信スト雖モ藥劑師ヲ包含セサルモノト解釋スルコト妥當ナル如シ

一 本罪ノ主體カ醫師、產婆又ハ藥種商、製藥者以外ノ者ナルトキハ一月乃至六月ノ重禁錮ヲ科ス

二 本罪ノ主體カ醫師、產婆又ハ藥種商、製藥者ナルトキハ(一)ニ記載シタル刑ニ一等ヲ加重シタル刑トス

墮胎スルニ足ルヘキ手段ハ或ハ墮胎藥ノ服用ナルコトアリ或ハ胚胎ノ傷害ナルコトアリト雖モ其ニ母體ノ健康又ハ生命ニ對シ危險ナル方法ナルヲ以テ墮胎スルニ足ルヘキ方法ヲ施ストキハ時ニ母體ヲ傷害シ又ハ母ノ生命ヲ喪失セシムル結果ヲ生スルコト尠カラス故ニ刑法ハ母ノ生命ヲ喪失セシメタル場合ニハ主體カ醫師、產婆又ハ藥種商、製藥者以外ノ者ナルトキハ一年乃至三年ノ重禁錮ヲ科シ醫師、產婆又ハ藥種商ナルトキハ上述ノ刑ニ一等ヲ加重シタル刑ヲ科スト規定セルニ拘ラス其母體ヲ傷害セシメシ場合ニ付テハ何等特別ノ規定ヲ設ケサルナリ蓋胚胎ヲ傷害シタル場合ノ如キハ純然タル毆打ナルノミナラス藥物ヲ施用スル場合モ亦刑法上準毆打ナリト云ハサルヘカラス然ラハ胚胎ヲ傷害シ又ハ藥物ヲ施用シタル結果母體ヲ傷害シタルトキハ是レ純タル毆打創傷ニシテ其傷害カ死



去ニ致スヘキモノナルト其他ノ創傷ニ屬スヘキモノナルトヲ區別シテ重懲役以下ノ刑ニ處スヘキカ如シ而シテ墮胎致死ニ付テハ特別ノ明文アルヲ以テ總テ通常ノ毆打創傷罪ヨリ輕ク之ヲ罰スルニ拘ラス或種ノ墮胎傷害ハ通常ノ毆打創傷罪トシテ輕懲役以下ノ重刑ヲ以テ罰セサルヘカラサルニ至ルヘクシテ刑法ノ缺點ナリト信ス

### 第四款 墮胎教唆罪及其刑

刑法第三百三十三條ハ墮胎ノ教唆ヲ特別罪トシテ規定シタリ威逼トハ要スルニ脅迫ヲ謂ヒ誑騙トハ要スルニ欺罔ヲ謂ヒ共ニ墮胎ヲ承諾セシムル手段ト爲ルモノトス而シテ本罪ノ罪ノ全部ヲ墮胎ノ教唆行爲ナリト認ムル結果トシテ從テ本罪ノ客體ハ唯胚胎ノミナリト云ハサルヘカラス本罪ハ脅迫又ハ欺罔ニ因リ懷胎ノ婦女ヲ教唆シテ墮胎ヲ決意セシムル行爲ヲ爲シタル結果其婦女カ墮胎シタル事實ナリトス

本罪ハ上述ノ如キ一種ノ教唆罪ナリ故ニ墮胎ノ教唆ニシテ本罪ノ罪態ヲ具備セサルトキハ例ハ脅迫又ハ欺罔以外ノ手段ニ依リテ墮胎ヲ教唆シタルトキハ總則ノ規定ニ依リテ墮胎ノ教唆犯トシテ處罰スルコトヲ得ルハ勿論ナリトス而シテ本罪ニ對シテハ一年乃至四年ノ重禁錮ヲ科シ若シ本罪ノ結果婦女ヲ死去又ハ廢篤疾ニ致シタルトキハ毆打創傷ノ各本條ニ照シ其刑ト本條ノ刑トヲ比較シテ比較的重キ刑ヲ科ス墮胎ノ教唆ハ總テ墮胎ノ決意ヲ生セシムルニ止ルヲ以テ如何ナル場合ト雖モ身體ヲ傷害スル意思ナキヲ以テ此種ノ特別ノ明文ナキトキハ婦女カ廢篤疾又ハ死去ニ陷リタル場合ト雖モ到底毆打創傷ヲ以テ論スルコトヲ得サルナリ

懷胎ノ婦女ニ對シテ暴行ヲ加ヘタル罪及其刑

### 第五款 懷胎ノ婦女ニ對シ暴行ヲ加ヘタル罪及其刑

本罪ハ墮胎ニ關スル罪中懷胎ノ婦女ノ同意ナキ唯一ノ罪ナリ刑法カ特ニ本罪ニ對シテ比較的重刑ヲ科スル所以ノモノハ客體カ胚胎ノミニアラサル點ニ著眼シタルニ存ス

本罪ハ刑法第三百三十四條及第三百三十五條ニ規定ス即チ刑法ハ懷胎ノ婦女ナルコトヲ知リト云フト雖モ既ニ懷胎ノ婦女ニ對シト云ハ、懷胎ノ婦女タリシコ

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 墮胎罪及其刑



トヲ知ラサリシ場合ニ本罪ノ成立セサルコトハ總則ノ適用上明白ナルヘク毆打  
 其他ノ暴行ヲ加ヘト云フモ其暴行ハ單ニ婦女ノ身體ニ對スル暴行ナルコト勿論  
 ナリ而シテ第三百三十四條ハ其前段及後段ニ於テ全然異種ノ罪ヲ規定シタリ  
 第一 第三百三十四條前段ノ罪 本罪ハ結果罪ニシテ懷胎ノ婦女ノ身體ニ對シ  
 暴行ヲ加フル行爲ヲ爲シ其結果トシテ婦女カ墮胎スルニ至リシ事實ヲ謂ヒ其  
 刑ハ二年乃至五年ノ重禁錮ナリ  
 第二 第三百三十四條後段ノ罪 本罪ハ通常ノ犯意罪ニシテ毆打其他ノ暴行ヲ  
 手段トシテ婦女ヲシテ墮胎セシメタル罪ナリ本罪ノ刑ハ輕懲役ナリ故ニ本罪  
 ハ重罪ニシテ罰スヘキ未遂ノ體様ヲ豫想スルコトヲ得ヘシ  
 而シテ其前段ノ罪ナルト又ハ後段ノ罪ナルトヲ問ハス其結果婦女ヲ癡篤疾又ハ  
 死去ニ致シタルトキハ毆打創傷ノ各本條ノ刑ト本罪ノ刑トヲ比較シ比較的重キ  
 刑ヲ科セラルヘシ

第七節 幼者又ハ老疾者ヲ遺棄スル罪及其刑

第一款 總說

遺棄ナル語ノ法律上ノ觀念ハ或一人カ他人ヲ保護スル義務ヲ免ル、目的ヲ以テ  
 之ト隔離スルコトナルヘシ

- 第一 保護者カ被保護者ト隔離スル行爲 既ニ遺棄ト云フ以上ハ遺棄者及被遺  
 棄者アルヘキコトハ疑ヲ容レズ而シテ遺棄者ハ被遺棄者ト隔離スルコトヲ要  
 ス故ニ隔離セスシテ單ニ生活ニ必要ナル保護ヲ爲サ、ル行爲ノ如キハ之ヲ遺  
 棄ト云フヘカラス遺棄者カ被遺棄者ト隔離スル行爲ニ付キ其手段ニ二アリ
- 一 被遺棄者ノ居所ヲ變更スル行爲例ハ棄兒ノ如シ
  - 二 遺棄者自身ノ居所ヲ變更スル行爲例ハ置去ノ如シ
- 第二 保護義務ヲ免ル、目的ニ出テタル事實 保護者カ被保護者ト隔離セシ場  
 合ト雖モ被保護者ヲ保護スル義務ヲ免ル、目的ニ出テタルニアラスンハ遺棄  
 ト云フヘカラス而シテ保護義務ハ左ノ如ク區別スルコトヲ得
- 一 法律上ノ義務
  - 二 契約上ノ義務
- 尙ホ事實上ノ義務ハ果シテ遺棄罪ヲ成立セシムヘキ保護義務ナリヤ否ヤニ付

幼者又ハ  
 老疾者ヲ  
 遺棄スル  
 罪及其刑

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
 身體ニ對スル罪及其刑 幼者又ハ老疾者ヲ遺棄スル罪及其刑



テハ異説アリト雖モ余ハ所謂保護義務ニアラスト信ス  
 刑法ハ遺棄罪ノ客體ヲ八歳未滿ノ者及自活能力ナキ老者又ハ病者ニ限定シタリ  
 故ニ此三者ニ屬セサル者ハ之ヲ遺棄スルモ本罪ハ成立セス  
 外國ノ立法例ニ依レハ遺棄ハ救助ノ途ナキ場所ニ於テスルコトヲ必要トス故ニ  
 此主義ヲ以テ我刑法上ノ遺棄ヲ解セントスル者アレトモ其不當ナルコト言フ俟  
 タス

遺棄罪及其刑

第二款 遺棄罪及其刑

遺棄罪ノ主體ハ保護義務者ナリ而シテ遺棄ハ何人ニ對シテモ之ヲ豫想シ得レト  
 モ刑法カ罪ト規定シタル遺棄罪ハ左ノ三種ノ人ニ關ス  
 一 八歳未滿ノ者 刑法ハ單ニ八歳未滿ノ者ト云フ故ニ自活能力ノ有無ヲ區別  
 スル必要ナキナリ但年齡ノ如何ニ關セス凡テ自活能力ナキ者ヲ豫想スルコト  
 ヲ可ナリト信ス

二 自活能力ナキ老者 自活能力ナキ老者トハ自己ノ生命、身體又ハ健康ニ對ス  
 ル危害ヲ防衛スル能力ナキ者ト解セサルヘカラス老者トハ高齢者ノ意ナルヘ  
 キモ幾何ノ年齡以上ノ者ヲ高齢者ト云フヘキカハ各場合ニ於ケル事實問題ナ  
 リトス而シテ苟モ自活能力ナキ老者ノ中ニ就キ自己ノ直系尊屬親ト否ラサル  
 者トヲ區別シテ處刑セサルハ立法上多少ノ非難ヲ免レサルヘシ

三 自活能力ナキ病者 病者トハ醫學上ニ所謂疾病者即チ健康ノ異常ナル者ヲ  
 謂フ  
 遺棄罪ハ刑法上左ノ如ク區別シテ説明スルコトヲ便宜ナリトス

第一 給料ヲ得テ保護スル義務ヲ負擔スル者ノ犯シタル遺棄罪 給料トハ民法  
 上明確ナル意義ナキモ普通ノ用例ニ依レハ定期ニ交付スル對價物ヲ謂フ刑法  
 ハ給料ヲ得テ人ノ寄託ヲ受ケ保護スヘキ者云々ト云フト雖モ既ニ給料ヲ得テ  
 保護義務ヲ負擔スル者ト云フ以上ハ自ラ他人ノ寄託ヲ受ケタル者ナルコト明  
 白ナリ

一 寥闕無人ノ地ニ於ケル遺棄罪(七三) 寥闕無人ノ地トハ要スルニ通行人ノ  
 稀ナル地ヲ謂フ其如何ナル程度マテ通行人ノ稀ナルコトヲ要スルヤハ事實  
 問題ニ屬ス而シテ此種ノ罪ニ對スル刑ハ四月乃至四年ノ重禁錮ニ一等ヲ加

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 幼者又ハ老者ヲ遺棄スル罪及其刑



重シタル刑ナリ

二 其他ノ場所ニ於ケル遺棄罪(三三) 此種ノ罪ノ刑ハ一月乃至一年ノ重禁錮

ニ一等ヲ加重シタル刑トス

第二 其他保護義務ヲ有スル者ノ犯シタル遺棄罪

一 寥閔無人ノ地ニ於ケル遺棄罪(七三) 此種ノ罪ノ刑ハ四月乃至四年ノ重禁

錮ナリ

二 其他ノ場所ニ於ケル遺棄罪(八三) 此種ノ罪ノ刑ハ一月乃至一年ノ重禁錮

ナリ

遺棄罪ハ其性質上生命又ハ健康ヲ害スヘキ虞アル行爲ニ關スルヲ以テ時ニ或ハ遺棄シタル結果幼者、老者又ハ病者カ傷害ヲ受クルコト多シ而シテ其傷害カ(一)癱疾ニ致シタルトキハ輕懲役ヲ科シ(二)篤疾ニ致シタルトキハ重懲役ヲ科シ(三)死去ニ致シタルトキハ有期徒刑ヲ科ス而シテ以上ノ各場合ハ共ニ傷害ノ意思ノ有無ヲ分タス即チ傷害罪ヲ以テ論シ得ヘキ場合ト雖モ遺棄罪ヲ以テ論ス然ラハ其傷害カ癱篤疾又ハ死去ニ致サ、ルモノナルトキハ如何ト云フニ此疑問ヲ解センニ

ハ須ラク先ツ遺棄ノ犯意ハ當然傷害ノ犯意ヲモ包含スルヤ否ヤヲ決セサルヘカラス獨逸刑法論トシテモ

- 一 或ハ遺棄ノ犯意ハ危害的犯意ナルヲ以テ傷害ノ犯意ヲ包含セスト言ヒ
  - 二 或ハ遺棄ノ犯意中ニハ當然未必的傷害ノ犯意ヲ包含スト言フ
- 余輩ハ第一見解ヲ正トス故ニ遺棄罪ヲ犯シ其結果幼者、老者又ハ病者カ癱篤疾又ハ死去以外ノ傷害ニ陥リタルトキト雖モ特ニ傷害ノ犯意ナクンハ傷害罪トシテ之ヲ論スルコトヲ得サルモノト信ス

### 第三款 被遺棄者又ハ昏倒者ヲ扶助又ハ申

告セサル罪及其刑

本罪ノ主體ハ被遺棄者又ハ昏倒者ノ現在スル土地ノ所有者又ハ看守者ナリ本罪ハ不作爲罪ニシテ其所有地又ハ看守地ノ内ニ八歳未滿ノ者、自活能力ナキ老者若ハ病者又ハ昏倒者ノ現在スル場合ニ於テ其被遺棄者又ハ昏倒者ヲ扶助セサル不作爲又ハ其現在スル事實ヲ相當官署ニ申告セサル不作爲ナリトス

### 第八節 幼者ヲ略取誘拐スル罪及其刑

幼者ヲ略取誘拐スル罪及其刑

被遺棄者又ハ昏倒者又ハ扶助者及申告者其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 幼者ヲ略取誘拐スル罪及其刑



第一款 總說

略取トハ暴行又ハ脅迫ニ依リ強制的ニ監督者ノ勢力外ニ遷移セシムル行為ヲ謂フ  
 ヒ誘拐トハ欺罔ニ依リ任意的ニ監督者ノ勢力外ニ遷移セシムル行為ヲ謂フ即チ  
 略取誘拐トハ共ニ監督者ノ勢力外ニ遷移セシムル行為ニシテ其區別ハ唯其手段  
 カ暴行若ハ脅迫タルト欺罔タルトニ存ス刑法改正案ハ略取及誘拐ノ行為ヲ單ニ  
 拐取ト云ヘリ而シテ所謂監督者ノ何ナリヤハ各場合ニ於ケル事實問題ニシテ或  
 ハ(1)父母(至八七九)(2)後見人(二九)ナルヘク或ハ(3)船長(4)師匠(5)乳親其他ナルヘ  
 シ

刑法ハ幼者以外ノ者ヲ拐取スル行為ヲ罪トセス又幼者ニ付テモ之ヲ拐取スル行  
 爲ノミヲ罪トセスト雖モ其當否ハ自ラ別問題ナリトス然レトモ幼者ヲ拐取スル  
 罪ハ恰モ外國ノ刑法ニ於ケル所謂人類強奪罪ニ該當スルモノニシテ所謂人類強  
 奪罪トハ純タル人類強奪幼者ノ強奪、奴隸強奪及奴隸取引等ヲ包含シ又或ハ人ヲ  
 奪取スル行為ニ關シ或ハ人ヲ監督者ヨリ隔離スル行為ニ關スト雖モ概ネ拐取行  
 爲ヲ以テ罪トナシ刑法ノ如ク拐取シタル後尙ホ藏匿又ハ交付ノ行為アルコトヲ

必要トセサルナリ

本罪ハ幼者ヲ拐取シテ外國人ニ交付シタル罪ヲ除クノ外ハ總テ親告罪ナリ然レ  
 トモ被害者タル幼者カ其後行為者ト婚姻シタルトキハ是レ恰モ其行為ヲ承諾シ  
 タルト同一ノ結果ヲ呈スルモノナルヲ以テ其告訴アルトキト雖モ其罪ヲ訴追ス  
 ルハ穩當ニアラス故ニ刑法ハ一旦婚姻ヲ爲シタルトキハ其後ニ其婚姻カ解消シ  
 タルトキト雖モ告訴ハ其效力ナキモノト規定シタルナリ刑法ハ式ニ從テト規定  
 ス故ニ現今ニ於テハ民法上有效ナル婚姻ナルヘク無効ノ婚姻(七七八)ナルヘカラス  
 刑法ハ婚姻ヲ爲シタルトキハト規定スルヲ以テ婚姻ノ存續中ト云フノ意味ニア  
 ラサルコト勿論ナリ而シテ是等ノ罪ノ親告權利者ハ被害者又ハ其親屬ナリトス

第二款 幼者ヲ拐取シテ藏匿シ又ハ他人ニ交

付スル罪及其刑

所謂幼者トハ本罪ニ付テハ二十歳ニ滿タサル男女ニ關シ更ニ十二歳以上ナリヤ  
 否ヤノ點ヨリ之ヲ二大別セリ

第一 二十歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ藏匿スル罪 藏匿トハ秘密ニ其勢力内ニ

幼者ヲ拐取シテ  
 他人ニ交ハ  
 及至其刑  
 及至其刑

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
 身體ニ對スル罪及其刑 幼者ヲ略取誘拐スル罪及其刑



留ラシムル行爲ニシテ其勢力内タル以上ハ自己ノ居宅ニ居留セシムルト又ハ他人ノ居宅其他ニ居留セシムルトヲ區別セス

一 十二歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ藏匿スル罪(三四) 本罪ノ主刑ハ二年乃至五年ノ重禁錮附加刑ハ十圓乃至百圓ノ罰金トス

二 十二歳以上二十歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ藏匿スル罪

(1) 略取シテ藏匿スル罪(三四二) 本罪ノ主刑ハ一年乃至三年ノ重禁錮附加刑ハ五圓乃至五十圓ノ罰金トス

(2) 誘拐シテ藏匿スル罪(三四二) 本罪ノ主刑ハ六月乃至二年ノ重禁錮附加刑ハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス

第二 二十歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ他人ニ交付スル罪

一 二十歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ外國人ニ交付スル罪(三四) 本罪ハ職權ヲ以テ訴追スヘキ罪ニシテ既ニ外國人ニ交付シタリトスレハ國外ニ移送セストスルモ本罪ハ成立ス而シテ本罪ノ刑ハ輕懲役ナリ

二 二十歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ内國人ニ交付スル罪

(1) 十二歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ内國人ニ交付スル罪(三四) 本罪ノ主刑ハ二年乃至五年ノ重禁錮附加刑ハ十圓乃至百圓ノ罰金トス

(2) 十二歳以上二十歳ニ滿タサル者ヲ拐取シテ内國人ニ交付スル罪

(a) 略取シテ内國人ニ交付スル罪(三四二) 本罪ノ主刑ハ一年乃至三年ノ重禁錮附加刑ハ五圓乃至五十圓ノ罰金トス  
(b) 誘拐シテ内國人ニ交付スル罪(三四二) 本罪ノ主刑ハ六月乃至二年ノ重禁錮附加刑ハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス

### 第三款 被拐取者ヲ收受スル罪及其刑

刑法第三百四十三條ニハ略取誘拐シタル幼者ナルコトヲ知リテ收受シト規定シ又ハ自己ノ家屬僕婢トナシ又ハ其他ノ名稱ヲ以テ之ヲ收受シト規定スト雖モ單ニ被拐取者ヲ收受シト規定スルト同一ニ歸ス而シテ收受トハ汎ク人又ハ物ヲ自己ノ勢力内ニ置ク行爲ヲ謂フモノナルヲ以テ本罪ニ付テハ收受ハ被拐取者ヲ其勢力内ニ置ク行爲ナリト解スヘキモノナリ而シテ本罪ノ刑ハ其十二歳ニ滿タサル幼者ニ關スルト十二歳以上二十歳ニ滿タサル者ニ關スルトヲ區別シ各拐取シ

被拐取者  
ヲ收受スル  
罪及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 幼者ヲ略取誘拐スル罪及其刑







リ本罪ヲ職權ヲ以テ訴追スヘキモノト斷定セントスルナリ大審院判決例モ亦余ト同一ノ見解ヲ採用シタリ

猥褻罪及其刑

第二項 猥褻罪及其刑

或學者ハ猥褻行爲トハ淫情的性質ヲ具有セサルヘカラス詳言スレハ其行爲ハ客觀的ニ淫事ニ關スル風儀ヲ甚大ニ傷害シ主觀的ニ淫慾ノ目的ヲ以テ爲シタルモノナラサルヘカラス

- 一 淫慾ノ目的トハ淫慾ノ激勵又ハ充足ニ因リ成立シ其自己ノ色情ナルト又ハ其行爲ノ目的物ノ色情ナルトヲ區別セス
- 二 淫慾ノ目的ニ出テタル行爲ト雖モ客觀的ニ淫事ニ關スル風儀ヲ重大ニ傷害スルニアラスンハ之ヲ猥褻行爲ト云ハス而シテ他ノ一方カ其行爲ノ淫事ナルヤ否ヤヲ認識スルコトヲ必要トセス

刑法ハ第三編第六章風俗ヲ害スル罪ノ中其第二百五十八條及第二百五十九條ニ於テモ亦一種ノ猥褻罪ヲ規定セリ即チ公然猥褻行爲ヲ爲ス罪及公然猥褻ナル物

ヲ陳列又ハ販賣スル罪ヲ規定ス然レトモ此種ノ猥褻罪ハ其章ノ題目カ表スル如ク風俗ヲ害スル點ヨリ觀察シテ規定シタルモノナルヲ以テ個々ノ行爲ニ付キ被害者カ存セザル場合ニ於テモ成立スルニ拘ラス本項ノ罪ハ一私人ニ對スル罪ナルヲ以テ被害者ナクンハ成立セス

本罪ノ客體ハ男子又ハ女子ナリ故ニ男子間ニ於ケル猥褻又ハ女子間ニ於ケル猥褻罪アルコト勿論ナリトス

本罪ハ左ノ二ニ區別シテ説明スルヲ便宜トス

- 第一 十二歳ニ滿タサル者ニ對スル猥褻罪
  - 一 暴行又ハ脅迫ニ依リ猥褻行爲ヲ爲ス罪<sup>(三七)</sup> 本罪ノ主刑ハ二月乃至二年ノ重禁錮附加刑ハ四圓乃至四十圓ノ罰金トス
  - 二 其他ノ方法ニ依リ猥褻行爲ヲ爲ス罪<sup>(三四六)</sup> 本罪ノ主刑ハ一月乃至一年ノ重禁錮附加刑トシテハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス而シテ本罪ノ如キハ被害者ノ承諾ニ依リテ其成立ヲ妨ケラルヘキ罪ニアラサルヲ以テ被害者ノ承諾ヲ得テ爲ス猥褻行爲モ亦罪ト爲ルヘシ

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 猥褻、姦淫、重婚ノ罪



第二十二歲以上ノ者ニ對スル猥褻罪(三四六) 本罪ノ主刑ハ一月乃至一年ノ重禁錮附加刑ハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス而シテ本罪ハ暴行又ハ脅迫以外ノ方法ニ依リ猥褻行為ヲ爲シタル場合ニ於テハ其客體カ十二歲ニ滿タサル者ナル場合ト異リ全然罪トナラス

姦淫罪及其刑

第三項 姦淫罪及其刑

姦淫ノ意義ハ略ス

本罪ノ主體ハ通常男子タルヘシ然レトモ刑法上既ニ共同實行犯ノ法制ヲ採用シ又ハ間接行為犯ノ法制ヲ是認シタル以上ハ或場合ニ於テハ女子モ亦例外トシテ本罪ノ主體タリ得ルモノト云ハサルヘカラスト雖モ異說ナキニアラス  
 姦淫ニハ暴行又ハ脅迫ニ依リ之ヲ爲スモノト其他ノ方法ニ依リテ之ヲ爲スモノトノ區別アリ刑法上前者ハ之ヲ強姦ト云ヒ後者ハ之ヲ狹義ノ姦淫ト云フ而シテ藥酒等ヲ用ヒテ人ヲ昏醉セシメテ爲ス姦淫ハ當然之ヲ強姦ト云フコトヲ得ヘク藥酒等ヲ使用シ精神ヲ錯亂セシメテ爲ス姦淫ハ所謂狹義ノ姦淫ナルニ拘ラス刑法ハ第三百四十八條後段ニ於テ共ニ強姦ヲ以テ論スヘキ姦淫トナセリ此規定ノ

結果トシテ刑法上ノ姦淫ハ其姦淫ヲ爲ス手段ヨリ觀察シテ強姦準強姦及準強姦ニアラサル姦淫トニ區別スルコトヲ得

強姦ニ付キテハ刑法ハ何等ノ定義ヲモ下サス然レトモ暴行又ハ脅迫ニ依ル姦淫ナルコトハ疑ナシ然レトモ強姦罪ノ成立ニ必要ナル脅迫ノ觀念ハ之ヲ一般脅迫ノ觀念ト同一ナリト云フコトヲ得ス外國ノ立法例ニ依レハ此場合ニ於テハ強姦罪ニ於ケルト同シク現ニ身體又ハ生命ニ危害ヲ加フル脅迫ヲ以テト明定ス余ハ何等ノ明文ヲモ設ケサル刑法ノ解釋トシテモ強姦罪ノ成立ニ必要ナル脅迫ハ暴行ノ脅迫ニシテ且現在ノ害惡ニ關スルコトヲ要スト云ハントス所謂暴行トハ體力ノ違法ノ使用ヲ謂フ暴行ノ形式ニハ二箇ノ區別アリ一ハ即チ直接當該者ノ身體ニ對スル暴行ニシテ他ハ即チ間接ニ當該者ニ對スル暴行ナリ我刑法ハ特別ノ語句ニ依リ第一種ノ暴行ト第一種及第二種ノ暴行トヲ區別セスト雖モ間接ニ此種ノ區別ヲ認メタルコトハ一點ノ疑ナキ所ニ屬ス是レ刑法ハ常ニ暴行ナル語ヲ使用セリト雖モ罪ノ性質上其暴行ナル語ハ或ハ直接ニ當該者ノ身體ニ對スル者ノミニ適用ヲ有スルコトアリ又ハ廣ク直接若ハ間接ニ當該者ニ對スルモノニ適

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
 身體ニ對スル罪及其刑 猥褻、姦淫、重婚ノ罪



用ヲ有スルコトアルヲ以テナリ

一 他人ノ身體ニ對シ違法ノ體力ヲ使用スル作用即チ直接ノ暴行

二 他人ニ對シ間接ニ違法ノ體力ヲ使用スル作用即チ間接ノ暴行

(イ) 物ニ對スル違法ノ體力ニシテ他人ニ肉體的感觸ヲ與フヘキモノヲ使用ス

ル作用例ハ他人ノ乗車ヲ轉覆シ又ハ其乘馬ヲ毆打スル作用、他人ノ握持スル

物ヲ奪取シ又ハ其携帶品ヲ損壞若ハ除去スル作用其他ナリトス

(ロ) 第三者ニ對スル違法ノ體力ニシテ他人ニ肉體的感觸ヲ與フヘキモノヲ使

用スル作用例ハ他人ノ隨伴者即チ通辯等ヲ毆打スル作用其他ナリトス

然ラハ暴行ノ實質即チ體力ノ使用トハ如何ナルモノナルヤ(一)致死(二)傷害(三)傷害

ヲ生セサル毆打(四)自由剝奪例ハ逮捕、監禁(五)抗拒不能ノ状態ニ陥ル、作用(六)猛犬

ヲ使喚スル作用ハ概ネ之ヲ暴行ト云フヘク(七)唾スル作用(八)糞尿ヲ注ク作用(九)感

電セシムル作用(十)接吻ノ作用等ニ至リテハ各場合ノ狀況ニ從ヒ或ハ之ヲ暴行ト

ナシ又ハ之ヲ暴行トナサス個々ニ決定スヘキ問題ニシテ豫メ一定ノ斷案ヲ下ス

コト能ハス

第一 十二歳ニ滿タサル女子ニ對スル姦淫罪

一 強姦罪(三四九) 其刑ハ重懲役トス

二 強姦ニ準スル姦淫罪(三四八後段) 其刑ハ重懲役ナリ刑法ハ昏醉セシメ

又ハ精神ヲ錯亂セシメト云フ故ニ人ヲ昏醉セシメス其昏醉シタルニ乘シ又

ハ人ノ精神ヲ錯亂セシメス其精神ノ錯亂シタルニ乘シテ爲シタル姦淫ハ強

姦ニ準スヘキヤ否ヤノ疑問ヲ生スヘシト雖モ結局單純ナル狹義ノ姦淫ナリ

ト云ハサルヘカラス

三 強姦ニ準セサル姦淫罪(三四九) 前(二)ノ場合ニ付テ述ヘタル所ニ依レハ此

種類ノ姦淫モ必スシモ被害者ノ同意アル姦淫ノミヲ指稱スルモノト云フコ

トヲ得ス而シテ其刑ハ輕懲役ナリ

第二 十二歳以上ノ者ニ對スル姦淫罪 十二歳以上ノ者ニ對スル姦淫ニシテ強

姦ニ準セサルモノハ刑法上之ヲ罪トセス

一 強姦罪(三四八) 其刑ハ輕懲役ナリ

二 強姦ニ準スル姦淫罪(三四八) 其刑ハ輕懲役ナリ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 姦淫、重婚ノ罪



第二款 媒合罪及其刑

本罪ハ媒合セラレタル男女自體ニハ何等ノ罪モ成立セサル場合ニ於テモ尙ホ成立ス而シテ其刑ハ主刑トシテ一月乃至六月ノ重禁錮附加刑トシテ二圓以上二十圓ノ罰金トス

本罪ハ結果罪ニシテ十六歳ニ滿タサル男子又ハ女子ニ對シ猥褻行為ヲ爲サンコトヲ勸誘スル行為ヲ爲シ猥褻行為ヲ爲サシメタル事實ニ關ス刑法ハ淫行ト云フモ畢竟猥褻行為ヲ謂フニ過キス既ニ猥褻行為ナリトスレハ前ニ述ヘタル如ク其男子間ニ於ケルモノ及女子間ニ於ケルモノヲモ包含スヘキコト勿論ナリ勸誘トハ教唆ノ謂ニシテ總テ一定ノ意思ヲ有セサル者ニ對シ其意思ヲ生セシムル行為ヲ謂フモノニシテ其手段カ詐欺的ナルト否ラサルト區別セス又刑法ハ媒合ト云フ是レ要スルニ男子又ハ女子ヲシテ猥褻行為ヲ爲サシメタル事實ヲ謂フモノトス

第三款 有夫姦罪及其刑

廣ク姦通罪ニ付テ論スレハ概ネ左ノ三箇ノ法制ヲ豫想スルコトヲ得ヘシ

第一 有夫ノ女子若ハ有妻ノ男子カ姦通シタル行為ヲ罪トナス法制 此種ノ法制ヲ採用スル外國法ニ於テハ姦通罪ヲ破婚罪ト稱スルコトヲ常トス

第二 姦通ヲ罪トナサル法制

第三 有夫ノ女子カ姦通シタル行為及有夫ノ女子ト姦通シタル行為ノミヲ罪トナス法制

夫トハ民法上有效ニ存立スル婚姻ヲ爲シタル男子ヲ謂ヒ妻トハ民法上有效ニ存立スル婚姻ヲ爲シタル女子ヲ謂フ而シテ婚姻カ無効ナル場合ニ於テハ其婚姻ハ全然成立セサルモノ(七八)ナルヲ以テ固ヨリ有效ニ存立スル婚姻ナリト云フコトヲ得スト雖モ民法上取消シ得ヘキ婚姻ノ如キハ婚姻ノ取消ハ其效力ヲ既往ニ及ボサ、ルモノナルヲ以テ(八七)取消ノ裁判確定スル時マテハ有效ニ存立スル婚姻ト云ハサルヘカラス離婚スルトキハ其協議ニ原因スルト若ハ裁判ニ原因スルトヲ區別セス其後ハ婚姻ハ有效ニ存立スルモノト云フヲ得サルコト勿論ナリ然レトモ或ハ所謂婚姻トハ單ニ形式的ニ有效ナルモノナルコトヲ以テ足レリトシ實質上ノ有效無効ハ毫モ其關スル所ニアラストナシ重婚罪ニ付テモ亦此說ヲ採ル



者アリト雖モ余輩ハ之ヲ採用セス判決例ハ有夫姦罪ニ付キ所謂夫妻ト云フハ事實上ノ夫妻ヲ以テ足レリトセルモ是レ民法施行前ニ於ケル判決例ニシテ三十二年三月有夫姦ニ付テノ判決例ノ要旨ニ依レハ夫妻タル身分ヲ定ムル標準ハ民法施行前ナルト將又民法施行後ナルトニ因リテ區別アルコトヲ認メタルカ如シ

第一 有夫ノ女子カ夫以外ノ者ト姦淫行爲ヲ爲シタル罪 本罪ノ主體ハ有夫ノ女子タルヘク其相手方ハ姦淫行爲ノ當然ノ結果トシテ必ス男子ナラサルヘカラス然レトモ姦淫行爲ナリトスレハ姦淫ヲ爲ス男子カ有妻ノ男子タルト未婚ノ男子タルトハ本罪ノ成立ニ何等ノ關係ナキモノトス獨逸刑法ノ如キハ破婚罪ハ破婚ノ爲メ離婚シタル後ニアラスンハ其罪ハ成立セサルモノトス是レ離婚前ニ罪カ成立スルモノトスレハ一家ノ平和ヲ害スルコト尠少ナラサルヲ以テナリ

第二 有夫ノ女子ト姦淫行爲ヲ爲シタル罪 本罪ノ主體ハ男子又ハ女子ナルコトヲ得ヘシ是レ共同實行犯又ハ間接行爲犯ノ法制ヲ認メタル結果ナリトス

本罪ハ其第一種ナルト又第二種ナルトヲ問ハス總テ親告罪ニシテ親告權者ハ女子ノ夫ナリ然レトモ夫カ先ニ容認看過即チ默示ノ承諾ヲ付與シタル場合ノ如キハ夫ハ有效ナル親告ヲ爲スコトヲ得ス而シテ本罪ノ刑ハ六月乃至二年ノ重禁錮トス

重婚罪及其刑

第四款 重婚罪及其刑

重婚罪トハ民法上有效ニ存立スル婚姻ヲ爲シタル男子又ハ女子カ更ニ民法上有效ニ存立スヘキ婚姻ヲ爲シタル行爲ヲ謂フ而シテ民法上有效ニ存立スル婚姻トハ既ニ姦通罪ニ付テ述ヘタル如ク民法上無効ニアラサル婚姻ヲ謂フ或ハ無効ノ婚姻モ亦重婚罪ニ付テノ婚姻タルコトヲ得ト云ヒ或ハ姦通罪ニ付テハ余輩ト同一ノ論理ヲ採用スルニ拘ラス重婚罪ニ付テハ婚姻ハ苟モ無効ト表示セラレサル間ハ無効ノ婚姻ニテモ可ナリト言フト雖モ余ハ之ヲ採ラス民法施行前ニ於ケル判例ハ第一及第二ノ婚姻ハ共ニ事實上ノ婚姻ナリトナシ或ハ送籍手續ヲ爲シタル婚姻ナリトセリト雖モ重婚罪ニ付テノ第一及第二ノ婚姻ハ民法施行後ニ於テハ必ス民法上有效ナル婚姻ナリト云ハサルヘカラス既ニ之ヲ民法上有效ナル婚姻ナラサルヘカラストセハ共ニ之ヲ戶籍吏ニ届出ツルコトヲ必要トシ戶籍吏ハ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑  
身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
姦淫、姦通、重婚ノ罪



重婚ニアラサルコトヲ調査スルニアラスンハ其届出ヲ受理スルコトヲ得サルヲ以テ(七七)若シ戸籍吏ニ於テ正當ニ其職務ヲ執行スルモノトセハ重婚罪ハ概テ事實上成立スル場合ナシ余ハ此罪種ヲ認メサルコトヲ可ナリト信ス

重婚ハ民法上取消シ得ヘキ理由タルニ止ルヲ以テ刑法上罪成立スルモ其取消アルマテハ民法上其婚姻ハ有效ナリ  
本罪ノ刑ハ主刑トシテ六月乃至二年ノ重禁錮、附加刑トシテ五圓乃至五十圓ノ罰金トス而シテ刑法ハ姦通罪ニ付テハ其相姦スル者モ亦同罪ナリトスルニ拘ラス重婚罪ニ付テハ其相婚スル行爲ヲ罪トセス

### 第十節 誣告、誹毀ノ罪及其刑

#### 第一款 總說

誣告、誹毀ノ罪及其刑  
總說

誣告罪ノ保護スル法物如何ニ付テハ異説アリ

一 司法權ナリトナス見解

二 個人ノ名譽ナリトナス見解

蓋誣告罪ハ或ハ刑事司法ヲ誤ラシムル結果ヲ生スルカ如ク或ハ個人ノ自由ヲ制限スルノ結果ヲ生スル如ク或ハ個人ノ名譽ヲ傷害スル結果ヲ生スルカ如シ故ニ

刑法上誣告罪ヲ排列スヘキ適當ナル位置ヲ發見スルコト極テ困難ナリ我刑法カ誹毀罪ト之ヲ同一ノ章中ニ規定シタルハ寧ロ之ヲ個人ノ名譽ニ對スル罪ト認メタルコトヲ推斷スルニ足ルト雖モ尙ホ誣告罪ノ個々ノ規定ヲ解釋スルニ付テハ個人ノ法物及國家ノ法物ニ關スルモノナルコトヲ遺忘スヘカラス  
名譽ノ意義ニ付テハ沿革上二ノ見解アリ

一 名譽トハ自尊ノ事實ヲ謂フ

二 名譽トハ他人間ニ於テ敬重セラル、事實ヲ謂フ

余ハ第二見解ヲ正トシ名譽トハ一人カ他人間ニ於テ不利益ニ批判セラレサル事實ヲ謂フモノト解シ所謂利益、不利益トハ社會上ノ地位又ハ道義上ノ地位ニ關スルモノトス而シテ

- 1 死者ハ名譽ヲ有セス
- 2 精神障礙者ハ名譽ヲ有ス 少数ノ反對説アリ
- 3 幼者ハ名譽ヲ有ス 通説ハ反對ノ見解トス

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑 誣告、誹毀ノ罪及其刑



4 法人ハ名譽ヲ有ス  
 5 人ノ事實上ノ集團ハ名譽ヲ有セス 事實上ノ集團ハ其集團自體ハ何等ノ權利義務ヲモ有セザレハナリ

刑法ハ罵詈嘲弄ヲ違警罪トシ官吏侮辱ヲ輕罪トスト雖モ一般ニ侮辱ヲ罪トセス

誣告罪及其刑

第二款 誣告罪及其刑

誣告トハ他人カ刑ヲ科セラルヘキ罪ヲ犯シタリトナスヘキ事實ニシテ全然不實タルモノ又ハ過當ナルモノヲ搜查權ヲ有スル官署ニ通告スル行為ニ關ス

第一 通告 所謂通告トハ搜查權ヲ有スル官署ニ自己ノ發意ヲ以テ一定ノ事實ヲ知了セシムル行為ヲ謂ヒ告訴告發ニ依リ申告スルト又罪ヲ自首スルト共ニ他人カ其刑ニ加功シタリト申告スルトヲ問ハス又記名ノ申告ナルト匿名ノ申告ナルトヲ問ハス又書面上ノ申告ナルト口頭ノ申告ナルトヲ問ハス然レトモ自己ノ發意ニ依ルコトヲ要スルヲ以テ訊問又ハ聽取ニ應シ始テ一定ノ事實ヲ陳述スル如キハ所謂通告ニアラス

第二 搜查權ヲ有スル官署 所謂公署ハ之ヲ官署ニ準スヘシ(明治二十三年法律第百號)而シ

テ搜查權ヲ有スル官署公署トハ一般ノ罪ニ付キ搜查權ヲ有スルモノ(刑訴四六ト特別ノ罪ニ付キ搜查權ヲ有スルモノ町接國稅犯則者處分法關稅法噸稅法トノ區別アレトモ特ニ通告シタル罪種ニ付キ搜查權ヲ有スル官署公署ヲ意味スヘシ)

第三 全然不實ナル事實又ハ過當ナル事實 所謂不實トハ客觀的ニハ勿論主觀的ニモ不實ナルコトヲ要ス唯主觀的ニ不實タルヘキコトハ犯意論ヨリ生スヘキ結果ニシテ本罪ノ罪態ニハアラス

第四 他人カ刑ヲ科セラルヘキ罪ヲ犯シタリトナスヘキ事實 (1) 法人カ刑法上罪ノ主體タルヘキ場合ナシト前提スル者ハ法人ニ對スル誣告ヲ認ムルコトヲ得ス(2) 所謂罪トハ刑法上ノ罪即チ刑ヲ科セラレタル行為ナルヲ以テ夫ノ懲戒其他ノ痛苦ヲ受クヘキ行為ヲ包含セス(3) 罪ナリト雖モ刑ヲ科スルコトヲ得サル事實ノ申告ハ誣告罪ヲ成立セシムヘキヤ否ヤニ付テハ異說アルヘシト雖モ余ハ之ヲ成立セシムヘキモノニアラスト信ス(4) 他人ニ關スル事實ナルヲ要スルヲ以テ自己カ自己ノ罪ヲ通告シタルトキハ如何ナル場合ト雖モ誣告罪ハ成



立スヘキモノニアラス而シテ(5)其事實カ他人ニ關スルコトハ必ス氏名其他ノ  
特徴ニ依リ其他人ヲ指定シテ之ヲ表示スルコトヲ要ス

誣告罪ハ上ニ述ヘタル如ク通告行爲ノ終了ニ因リテ成立シ其通告行爲ノ結果ノ  
如何ニ關セスト雖モ刑法ハ誣告罪ニ付テハ刑ノ全免ノ效力ヲ有スル自首ノ特例  
ヲ認メ總則ノ自首ノ法制ト共ニ其適用ヲ有セシメタリ刑ノ全免ノ效力ヲ有スル  
自首ノ條件ハ總則ニ於ケル一般條件ノ外ニ尙ホ被告事件ニ對スル審理ヲ開始ス  
ル日時前自首シタルコトヲ要ス被告事件ニ對シ審理ヲ開始シタル日時トハ其被  
告事件ニ付キ豫審處分又ハ公判ノ審理ヲ爲ス日時ヲ謂フ故ニ豫審處分ノ場合ニ  
於テハ必スシモ被告人訊問ノ日時ニアラスシテ或ハ差押、搜索、證人訊問其他ノ日  
時ナルヘシ刑法ハ第三百五十六條ニ於テ被告人ノ推問ヲ始メサル前ト云フト雖  
モ語句ニ拘泥シテ其真意ヲ沒却スヘキニアラス  
本罪ノ刑ニハ總テ被告人ヲ陷害スル目的ニ出テタル僞證罪ノ刑ヲ引用シタルヲ  
以テ通常刑ト反坐刑トノ二種アリ即チ僞證罪ニ對スル刑ニ付テノ說明ヲ參照ス  
ヘシ

誣毀ノ罪  
及其刑

總說

### 第三款 誣毀ノ罪及其刑

#### 第一項 總說

信書ノ秘密ヲ保護セサルハ妥當ナラス(六三)

陰私漏告罪ハ名譽ニ關スル罪ニアラスシテ秘密ニ關スル罪ナリ之ヲ誣毀罪ニ準  
スルハ全然失當タルヲ免レス

誣毀罪及陰私漏告罪ハ親告罪ナリ而シテ其親告權ハ被害者ノ生存スルトキハ被  
害者ニ屬シ死者カ被害者ナルトキハ其親屬ニ屬ス

誣毀罪及  
其刑

#### 第二項 誣毀罪及其刑

誣毀罪ハ名譽ニ對スル罪ナリ故ニ其客體ハ唯自然人及法人ノミナリト云フコト  
ヲ得然レトモ自然人又ハ法人カ誣毀ノ客體タルニハ必ス其氏名其他ノ特徴等ニ  
依リテ明示セラレタルコトヲ要スルナリ故ニ其明示ナキ場合ニハ罪ハ成立セス  
然ラハ自然人又ハ法人ノ概括名義ニ依リテ誣毀セラレタルトキハ果シテ個々ノ  
自然人又ハ法人ヲ誣毀ノ客體トナスニ足ル明示アリヤ否ヤ  
一 或ハ客觀的ニ之ヲ決定スヘシト云ヒ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑 誣告、誣毀ノ罪及其刑



二 或ハ主觀的ニ之ヲ決定スヘシト云フ

余ハ寧ロ第二見解ヲ正トシ誹毀者ノ意思カ概括名義ニ依リテ自然人又ハ法人ノ如何ナル範圍マテヲ誹毀セントシタルヤニ依リテ區別セントス  
名譽ヲ傷害スル行爲即チ獨逸法ニ所謂侮辱ニ二様ノ區別ヲ爲スヲ得(一)他人ニ付キ不利益ノ批判ヲ發表スルコト即チ直接ニ人ノ體面ヲ傷害シ間接ニ其名譽ヲ傷害スルコトニシテ學者之ヲ狹義ノ侮辱又ハ形式的侮辱ト稱ス他ノ(一)第三者ニ對シ第三者カ他人ニ付キ不利益ノ批判ヲ爲セル事實ヲ發表スルコト即チ直接ニ人ノ名譽ヲ害スルコトヲ謂ヒ學者之ヲ誹毀的侮辱ト稱ス刑法ハ名譽ヲ傷害スル行爲ヲ表示スルニ或ハ誣告ト云ヒ或ハ罵詈訕弄ト云ヒ或ハ侮辱ト云ヒ或ハ誹毀ト云フト雖モ誣告カ他ノ名譽傷害行爲ト異ルコトハ論ヲ俟タサル所ニシテ罵詈訕弄トハ人ノ面前ニ於テ其不利益ノ批判ヲ意味スル語句ヲ發表スルコトヲ謂フモノナルヲ以テ勿論之ヲ侮辱ノ一種ナリト云ヒ得ヘク侮辱ハ所謂狹義ノ侮辱ニ當リ誹毀ハ所謂誹毀的侮辱ニ當ルモノト云ハサルヘカラス然ラハ誹毀トハ名譽ヲ傷害スル行爲ニシテ其傷害ノ手段ハ事實ノ發表ナラサルヘカラス茲ニ事實

ト云フハ要スルニ總テ事物ノ現狀ヲ謂フ故ニ唯意見又ハ未來ノ事物ニ相對スル語ナリ而シテ發表ト云フハ他人ニ事物ヲ知了セシムル行爲ヲ謂フモノニシテ理論上誹毀ニ必要ナル發表ハ固ヨリ其手段ヲ限定セラル、モノニアラサレトモ刑法ハ此發表ニ對シ嚴格ナル制限ヲ付シタリ

誹毀ハ名譽ヲ傷害スヘキ事實ノ發表ナリ然レトモ其事實ハ或ハ不實ナルコトヲ明證シ得ヘキ事實ナルコトアルヘク或ハ眞實ナルカ又ハ不實ナルカヲ明證スルコト能ハサル事實ナルコトアルヘク或ハ又眞實ナルコトヲ明證シ得ヘキ事實ナルコトアルヘシ刑法ハ誹毀罪ニ付キ特ニ事實ノ有無ヲ問ハスト明定セルヲ以テ原則トシテハ其事實ノ眞否如何ニ關セス誹毀罪ハ成立スト雖モ死者ニ關スル誹毀罪及新聞紙ニ依ル誹毀罪(新聞紙條)ノミニ付キテハ眞實ナルコトヲ明證シ得ヘキ事實ニ依ル誹毀ハ罪トナラサルナリ

死者ニ關スル誹毀ノ性質ハ從來刑法界ニ於ケル爭點ナリ  
一 死者ニ對スル誹毀アリヤ 或ハ死者モ名譽ヲ有ストナス見解ナキニアラサレトモ通説ハ上述ノ如ク死者ハ名譽ヲ有セストナス故ニ死者ニ關スル誹毀ア



リトスルモ死者ニ對スル誹毀アルヘキ理ナシ

二 死者ニ關スル誹毀ハ何人ニ對スル誹毀ナリヤ 通説ハ死者ノ家族ニ對スル罪ナリトナス見解ナリト雖モ或ハ家族ノ集團自體ニ對スル罪ナリトナス見解アリ或ハ生存セル告訴權利者即チ親屬ニ對スル罪ナリトナス見解アリ余ハ此最後ノ見解ヲ採用ス其結果トシテ死者ニ關スル誹毀ハ生存スル親族ノ全員又ハ一員ヲ誹毀スルノ意思ナクンハ成立セサルナリ

三 死者ニ關スル誹毀ハ生存セル親屬ノ如何ナル法物ヲ害スルヤ 或ハ其宗教上ノ感情ヲ害スト言フ者アリ或ハ名譽ヲ害スト言フ者アリト雖モ余輩ハ後説ヲ可トス

第一 直接ノ誹毀罪 直接ノ誹毀罪トハ名譽ヲ傷害スヘキ事實ヲ左ニ記載シタル方法ニ依リテ發表シタル行爲ニ關シ其事實ノ眞否如何ヲ論セサルナリ 刑法ハ惡事醜行ヲ摘發シト規定ス惡事トハ他人ニ影響ヲ及ホスヘキ程度ノ不當ノ行爲ヲ謂フ醜行トハ其影響カ唯一身ニ止ルヘキ程度ノ不當ノ行爲ヲ謂フカ如シト雖モ惡事又ハ醜行ニアラサル事實ヲ發表シタルコトヲ除外スル趣意

ニモアラサルヘシ而シテ摘發トハ單ニ發表ヲ謂フ

一 公然ノ演説ニ依ル發表(三五八號) 本罪ノ刑ハ主刑トシテ十一日乃至三月ノ重禁錮附加刑トシテ三圓乃至三十圓ノ罰金トス

二 書類畫圖ニ依ル公然ノ發表(三五八號前段) 書類ノ公然ノ發表ノ中ニハ勿論新聞紙ヲ包含ス故ニ此場合ニ於テハ其事實ノ眞否ニ付キ反證ヲ許スコトアリ 本罪ノ刑ハ主刑トシテ十五日乃至六月ノ重禁錮附加刑トシテ五圓乃至五十圓ノ罰金トス

三 雜劇偶像ニ依ル公然ノ發表(三五八號後段) 歌曲ニ依ル公然ノ發表ヲ豫想セサルハ不可ナリ本罪ノ刑ハ書類畫圖ニ依ル公然ノ發表ニ對スル刑ニ同シ

第二 間接ノ誹毀罪 本罪ハ人ノ名譽ヲ傷害スル犯意ヲ以テ其親屬タル死者ノ名譽ヲ傷害スヘキ事實ヲ直接ノ誹毀罪ニ付キ述ヘタル方法ニ依リテ發表シタル行爲ニ關シ其事實カ不實ナルトキニ限リテ成立ス本罪ニハ其手段ノ如何ヲ區別シテ直接ノ誹毀罪ト同一ノ刑ヲ科スヘキモノトス

### 第三項 陰私漏告罪及其刑

陰私漏告罪及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 誣告、誹毀ノ罪及其刑



陰私漏告罪ハ他人ノ秘密ヲ漏洩スル行爲ニ關ス

本罪ノ主體ハ醫師、藥種商、產婆、辯護士、辯護人又ハ代書人、神官又ハ僧侶タル身分ヲ有スルコトヲ必要トス刑法ニ所謂穩婆、代書人又ハ藥商ハ現時ノ國法上所謂產婆、辯護士又ハ藥種商ト稱スルモノニシテ代書人ト云フハ刑法ノ立法當時ニ於テハ辯護士以外ノ訴訟代理業者ヲ意味セシナルヘシト雖モ現時此種ノ代理業者ナキノミナラス別ニ代書人ト云フ筆耕業者ヲ生シタルヲ以テ却テ筆耕業者ヲ謂フト立論スル餘地ナキニアラス刑法ハ神官、僧侶ト云フヲ以テ近時漸々ニ布教セラルル外教ノ牧師、神官ニアラサル淫祠ノ教師其他ヲ包含セス藥商ト云フヲ以テ藥劑師ヲ包含セス又何等ノ明示ナキヲ以テ辯護士ニアラサル訴訟代理人ヲ包含セス本罪ハ業務上委託ヲ受ケタルニ依リ知り得タル他人ノ秘密ヲ第三者ニ通知スル行爲ナリ秘密ノ何タルカニ付テハ異説アリ或ハ主觀的ニ委託者ノ意思ヨリ觀察シ委託者ガ秘密ニ付スヘキ旨ヲ明示シタル事項又ハ明示セスト雖モ秘密ニ付スルニ付キ重大ノ利益ヲ有スル事項ハ秘密ナリト云ヒ或ハ客觀的ニ一般ニ知レタル事項ナリヤ否ヤニ因リ觀察シ被委託者ノミ知り得タル事項又ハ其他ノ者ノ知

リ得タル場合ナルモ其他ノ者カ秘密ニ付スヘシト認ムヘキ事項ノミカ秘密ナリト云フ余輩ハ後説ヲ正トス本罪ノ刑ハ主刑トシテ十一月乃至三月ノ重禁錮附加刑トシテ三圓乃至三十圓ノ罰金トス

本罪ニ所謂秘密事項ニ付キテハ證人又ハ鑑定人トシテ裁判所ヨリ召喚セラレ證言又ハ鑑定ヲ命セラレタル際ニモ其陳述ヲ拒ムコトヲ得(刑訴一三五條)ト雖モ此拒絕權ハ委託セラレタル者ノ權利ナルヲ以テ之ヲ拒絕スルト否トハ其者ノ任意ナリ故ニ被委託者カ拒絕權ヲ行使セスシテ證言又ハ鑑定ヲ爲スニ付キ秘密事項ヲ漏洩シタリトスルモ刑法上違法ヲ除却セラル、ヲ以テ固ヨリ罪トナルヘキニアラス刑法カ本罪ニ付キ裁判所ノ呼出ヲ受ケ事實ヲ陳述スル者ハ此限ニ在ラスト規定シタルハ贅文ナリ

### 第十一節 祖父母父母ニ對スル罪及其刑

祖父母トハ祖父母、養祖父母、曾祖父母、養曾祖父母、高祖父母、養高祖父母、外祖父母ヲ包含シ所謂父母トハ父母、養父母、繼父母、嫡母ヲ包含ス(五一)

第一 行爲者ノ祖父母又ハ父母カ客體ト爲ル場合ニ於テ情狀重キ罪ヲ構成スル

祖父母  
父母ニ對スル  
罪及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 祖父母父母ニ對スル罪及其刑



陰私漏告罪ハ他人ノ秘密ヲ漏洩スル行爲ニ關ス

本罪ノ主體ハ醫師、藥種商、產婆、辯護士、辯護人又ハ代書人、神官又ハ僧侶タル身分ヲ有スルコトヲ必要トス刑法ニ所謂穩婆、代言人又ハ藥商ハ現時ノ國法上所謂產婆、辯護士又ハ藥種商ト稱スルモノニシテ代書人ト云フハ刑法ノ立法當時ニ於テハ辯護士以外ノ訴訟代理業者ヲ意味セシナルヘシト雖モ現時此種ノ代理業者ナキノミナラス別ニ代書人ト云フ筆耕業者ヲ生シタルヲ以テ却テ筆耕業者ヲ謂フト立論スル餘地ナキニアラス刑法ハ神官、僧侶ト云フヲ以テ近時漸々ニ布教セラルル外教ノ牧師、神官ニアラサル淫祠ノ教師其他ヲ包含セス藥商ト云フヲ以テ藥劑師ヲ包含セス又何等ノ明示ナキヲ以テ辯護士ニアラサル訴訟代理人ヲ包含セス本罪ハ業務上委託ヲ受ケタルニ依リ知り得タル他人ノ秘密ヲ第三者ニ通知スル行爲ナリ秘密ノ何タルカニ付テハ異説アリ或ハ主觀的ニ委託者ノ意思ヨリ觀察シ委託者ガ秘密ニ付スヘキ旨ヲ明示シタル事項又ハ明示セスト雖モ秘密ニ付スルニ付キ重大ノ利益ヲ有スル事項ハ秘密ナリト云ヒ或ハ客觀的ニ一般ニ知レタル事項ナリヤ否ヤニ因リ觀察シ被委託者ノミ知り得タル事項又ハ其他ノ者ノ知

リ得タル場合ナルモ其他ノ者カ秘密ニ付スヘシト認ムヘキ事項ノミカ秘密ナリト云フ余輩ハ後説ヲ正トス本罪ノ刑ハ主刑トシテ十一月乃至三月ノ重禁錮附加刑トシテ三圓乃至三十圓ノ罰金トス

本罪ニ所謂秘密事項ニ付キテハ證人又ハ鑑定人トシテ裁判所ヨリ召喚セラレ證言又ハ鑑定ヲ命セラレタル際ニモ其陳述ヲ拒ムコトヲ得(刑訴一三五條)ト雖モ此拒絕權ハ委託セラレタル者ノ權利ナルヲ以テ之ヲ拒絕スルト否トハ其者ノ任意ナリ故ニ被委託者カ拒絕權ヲ行使セスシテ證言又ハ鑑定ヲ爲スニ付キ秘密事項ヲ漏洩シタリトスルモ刑法上違法ヲ除却セラル、ヲ以テ固ヨリ罪トナルヘキニアラス刑法カ本罪ニ付キ裁判所ノ呼出ヲ受ケ事實ヲ陳述スル者ハ此限ニ在ラスト規定シタルハ贅文ナリ

### 第十一節 祖父母父母ニ對スル罪及其刑

祖父母トハ祖父母、養祖父母、曾祖父母、養曾祖父母、高祖父母、養高祖父母、外祖父母ヲ包含シ所謂父母トハ父母、養父母、繼父母、嫡母ヲ包含ス(五一)  
第一 行爲者ノ祖父母又ハ父母カ客體ト爲ル場合ニ於テ情狀重キ罪ヲ構成スル

祖父母  
父母ニ對スル  
罪及其刑

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體ニ對スル罪及其刑 祖父母父母ニ對スル罪及其刑



モノ

一 子孫カ其祖父母又ハ父母ニ對シテ犯シタル謀殺、故殺ノ罪及毆打創傷ノ罪  
此種ノ罪ニ付キテハ明文ノ結果トシテ宥恕及不論罪ノ特例ヲ適用スルコ

トヲ得ス(五二六)

(イ) 子孫カ其祖父母又ハ父母ニ對シテ犯シタル謀殺及故殺ノ罪(三六一) 本

罪ノ刑ハ常ニ死刑ナリトス

(ロ) 子孫カ其祖父母又ハ父母ニ對シテ犯シタル毆打創傷ノ罪(三六六) 本罪ニ

付キテハ通常ノ毆打創傷罪ニ對スル刑ニ二等ヲ加重シタル刑ヲ科スルコ

トヲ原則トスト雖モ廢疾ニ致シタルトキハ有期徒刑、篤疾ニ致シタルトキ

ハ無期徒刑、死ニ致シタルトキハ死刑ヲ科スヘキナリ

二 子孫カ其祖父母又ハ父母ニ對シテ犯シタル自殺ニ關スル罪(三六二) 本罪

ノ刑ハ通常ノ自殺ニ關スル罪ニ對スル刑ニ二等ヲ加重シタルモノトス

三 子孫カ其祖父母又ハ父母ニ對シテ犯シタル監禁罪、遺棄罪、脅迫罪、誣告罪及

誹毀罪(三六) 本罪ニ付テハ總テ通常罪ニ對スル罪ニ二等ヲ加重シタル刑ヲ

科スルコトヲ原則トス然レトモ本罪ノ結果、祖父母又ハ父母ヲ廢疾ニ致シタ

ルトキハ有期徒刑、篤疾ニ致シタルトキハ無期徒刑、死ニ致シタルトキハ死刑

ヲ科スヘキナリ

刑法ハ逮捕罪、過失殺傷罪、墮胎罪、猥褻罪ヲ豫想セス故ニ此種ノ罪ハ祖父母又ハ

父母ニ對シテ犯シタル場合ト雖モ苟モ毆打創傷其他ヲ以テ論スルコトヲ得サ

ル限ハ通常罪トシテ論セラルヘシ

第二 行爲者ノ祖父母又ハ父母カ客體ト爲ル場合ニ於テノミ罪ヲ構成スルモノ

(三六四第二項、三六三) 本罪ハ子孫カ其祖父母又ハ父母ニ對シテ必要ナル奉養ヲ缺ク行爲

ナリトス必要ナル奉養トハ要スルニ生存ニ必要ナル扶養ト解シテ大過ナカル

ヘク生存ニ必要ナル扶養ヲ缺キタルヤ否ヤハ個々ノ場合ニ付キ之ヲ決定セサ

ルヘカラス本罪ノ刑ハ主刑トシテ十五日乃至六月ノ重禁錮、附加刑トシテ二圓

乃至二十圓ノ罰金トス然レトモ本罪ノ結果、祖父母、父母ヲ疾病ニ致シタルトキ

ハ原則トシテハ通常毆打創傷罪ノ刑ニ二等ヲ加重シタル刑ヲ科スト雖モ廢疾

ニ致シタルトキハ有期徒刑、篤疾ニ致シタルトキハ無期徒刑、死ニ致シタルトキ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル犯罪、輕罪及其刑  
身體ニ對スル罪及其刑 祖父母、父母ニ對スル罪及其刑



ハ死刑ヲ科スヘキナリ

### 第一章 財産ニ對スル罪及其刑

#### 第一節 總說

所謂財産ニ對スル罪トハ直接私人ノ財産ヲ傷害スル罪ヲ謂ヒ要スルニ財産權ヲ傷害スル行為ニ關ス

第一 財産權 財産權トハ余ハ交換價格ヲ有スルモノニ關スル權利ナリト云ハ

サルヘカラスト信ス

一 交換價格ヲ有スルモノ モノトハ有體物即チ民法ニ所謂物及無體物ヲ謂

フ

(1) 交換價格ヲ有スル有體物 有體物ハ多クノ場合ニ於テハ常ニ交換的價値ヲ有スト雖モ理論上ヨリ云ヘハ交換的價値ヲ有セサル有體物ヲ豫想シ難キニアラス有體物ハ民法上種々ノ觀察點ヨリ區別セラル而シテ其動産及不動産ノ區別ノ如キハ刑法上ニ於テモ亦重要ナルモノナリ民法第八十六條ニ依レハ不動産トハ土地及其定著物ヲ謂ヒ動産トハ凡テ不動産ニア

ラサル有體物ヲ謂フナリ

(2) 交換價格ヲ有スル無體物 無體物トハ凡テ場所的存在ヲ有セサル物ヲ

謂フ而シテ交換價格ヲ有スル無體物トハ

(イ) 交換價格ヲ有スル他人ノ作為又ハ不作爲

(ロ) 交換價格ヲ有スル精神的勞作

ヲ謂フ

二 交換價格ヲ有スルモノニ關スル權利

(1) 交換價格ヲ有スル有體物ニ關スル權利トハ物權ヲ謂フ而シテ其物權ノ種類ノ異ルニ從ヒ或ハ動産及不動産ニ關スルモノアルヘク或ハ單ニ不動産ノミニ關シ又ハ單ニ動産ノミニ關スルモノアルヘキナリ

(2) 交換價格ヲ有スル無體物ニ關スル權利

(イ) 交換價格ヲ有スル他人ノ作為又ハ不作爲ニ關スル權利トハ交換價格ヲ有スル債權ヲ謂フ而シテ無記名債權ノミハ民法第八十六條第三項ニ依リ動産ト看做サレタリト雖モ債權ハ既ニ記名又ハ無記名ト云フトキハ當



然債權證書ヲ其形體トスヘキヲ以テ無記名債權ハ記名債權ト共ニ既ニ其證書タル點ヨリ物タルヘク必スシモ民法第八十六條第三項ノ規定ヲ俟タサルナリ

(ロ) 交換價格ヲ有スル精神的勞作ニ關スル權利トハ著作權(翻譯權、興行權ヲ含ム)特許權、意匠權、商號權、商標權、實用新案權ヲ謂フ

第二 財産ヲ傷害スル行爲 罪ハ不法行爲ノ一種ニシテ不法行爲ノ全部ニアラス上述シタル權利ヲ傷害シタル行爲ハ凡テ之ヲ不法行爲ナリト云ヒ得ヘシト雖モ其全部カ罪ト爲ルニアラス而シテ刑法カ純タル背信行爲、制壓行爲、使用權ノ傷害行爲、貪利行爲ヲ罪トナサ、ルハ多少ノ非難ヲ免レサルカ如シ

一 無體物ニ關スル權利ノ傷害行爲  
(1) 他人ノ作爲又ハ不作爲ニ關スル權利ノ傷害行爲 此種ノ傷害行爲ハ民法ニ規定スル各般ノ債務不履行行爲爲其他ノ不法行爲ニ外ナラス古代ニ在リテハ凡テ債務不履行ハ之ヲ罪ト看做シ刑特ニ體刑ヲ科スルコトヲ以テ常態トナセシカ刑法ハ債務不履行ノ行爲ハ債務者ノ過失又ハ惡意ニ因リ

債務ヲ履行スルコト能ハサル狀況ニ陥リタル場合ニ於テノミ或ハ家資分散ニ關スル罪(刑法第三編 第三章 第四節)トシ或ハ有罪破産罪即チ詐欺破産及過怠破産ノ罪(明法ニ關スル三十年十月法律第百號)トシテ之ヲ處罰ス

(2) 精神的勞作ニ關スル權利ノ傷害行爲 精神的勞作ニ關スル權利ハ學者ノ所謂絕對權即チ無體物ニ關スル物權ニシテ特別ノ單行刑法規ニ依リ之ヲ親告罪トナシタリ但商號權モ亦權利ナリト雖モ(商法第一章 第四章)其傷害行爲ハ罪ト爲ラス

- (イ) 特許權ノ傷害罪(明治三十二年三月法律第三十號) 特許法第四七、四八
  - (ロ) 意匠權ノ傷害罪(明治三十二年三月法律第三十號) 意匠法一七、一九、二〇
  - (ハ) 商標權ノ傷害罪(明治三十二年三月法律第三十號) 商標法一六乃至一九
  - (ニ) 著作權(翻譯權、興行權ヲ含ム)ノ傷害罪(明治三十二年三月法律第三十號) 著作權法第三章
  - (ホ) 實用新案權ノ傷害罪(明治三十八年二月法律第二十一號) 實用新案法
- 二 有體物ニ關スル權利ノ傷害行爲 有體物ニ關スル權利トハ上述ノ如ク物權ニ外ナラスシテ物權トハ有體物ノ直接支配ニ關スル對世權ナリ然ラハ有

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財産ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 總說



體物ニ關スル權利ノ傷害行為トハ要スルニ有體物ヲ直接ニ支配スル權利ノ傷害行為ナリトス有體物ヲ直接ニ支配スル權利ハ種々ノ手段方法ニ依リ之ヲ傷害シ得ヘシト雖モ刑法ノ罪ト規定シタル傷害手段ハ唯左記ニ止ル

(1) 取去 取去トハ違法ニ有體物ノ所持ヲ取得スル行為ヲ謂フ  
(2) 横領 横領トハ違法ニ有體物ニ付キ所有權ニ類似スル支配ヲ爲ス行為ヲ謂フ

(3) 損壞 損壞トハ違法ニ有體物ヲ變體セシムル行為ヲ謂フ

(4) 冒認 冒認ニハ冒認典賣及欺隱典賣ノ二種アリト雖モ立法論トシテハ共ニ或ハ取去行為ノ一種タルヘク或ハ横領行為ノ一種タルヘクシテ取去又ハ横領ト併行スル傷害手段トハ云フヘカラス

然レトモ有體物ニハ動産及不動産ノ區別アリ上述ノ手段ト雖モ尙ホ其有體物カ動産タルト不動産タルトニ依リ或ハ事實上適用ナキヲ以テ或ハ秩序維持上必要ナキヲ以テ之ヲ罪トセサルコトアルハ勿論ナリ

(1) 不動産ニ關スル權利ノ傷害罪 刑法ハ不動産ニ關スル權利ノ傷害罪ト

シテハ唯

(イ) 損壞行為(四一七乃至四二七)

(ロ) 冒認行為(三三九)

ノミヲ認メタリ學者或ハ不動産ハ詐欺取財罪又ハ委託物費消罪等ノ目的物タルコトヲ得ト解釋スル者ナキニアラスト雖モ余ハ之ヲ採ラス

(2) 動産ニ關スル權利ノ傷害罪 刑法ニ所謂財產ニ對スル罪ノ要點ハ主トシテ此種ノ傷害罪ニ在リト云フモ不可ナキナリ

(イ) 取去行為 動産ノ取去行為ニモ種々アリ  
(1) 暴行又ハ重要且現在ノ害惡ノ脅迫ニ依ル取去行為即チ強取(第三編第二章 盜ノ罪 強)

(2) 欺罔又ハ恐喝ニ依ル取去行為即チ騙取(第三編第二章 詐欺取罪ノ罪)

(3) 強取又ハ騙取ニアラサル取去行為即チ竊取(第三編第二章 竊盜ノ罪)

(ロ) 横領行為 横領行為ハ不動産及自己ノ所持セサル動産ニ付テモ之ヲ豫想シ難キニアラスト雖モ刑法ハ唯其所持スル動産ノミニ付キ之ヲ認

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 總說



メ又横領行爲ノ中費消又ハ隱匿若ハ不正處分ノミヲ處罰シタリ

(1) 委託ニ因リ所持スル動産ノ費消(第三編第二章第五節中)

(2) 廣義ノ拾得ニ因リ所持スル遺失物及遺失物法上ノ準遺失物ノ隱匿

又ハ不正處分(第三編第二章第三節遺失物埋)

(ハ) 損壞行爲 損壞ハ器物家畜又ハ權利義務ニ關スル書類ニ關スル場合

ニ於テ之ヲ罪トス(四二一、四二二)

(ニ) 冒認行爲 刑法ハ動産ニ關シテハ唯冒認典賣ノミヲ認メ欺隱典賣ヲ

認メス(三九)

刑法ノ規定スル財産ニ對スル罪中放火、失火ノ罪、決水ノ罪及船舶ヲ覆没スル罪ハ上述シタル如ク財産ニ對スル罪ト云ハンヨリハ寧ロ靜謐ヲ害スル罪ト云フヘキモノナリ賊物ニ關スル罪モ亦精確ニ論スレハ財産ニ對スル罪ニアラス。財産ニ對スル罪ニ共通スル概念ハ被害者ノ承諾アル場合ニ於テハ特ニ重大ニ靜謐ヲ害スル罪ヲ除クノ外罪ノ成立セサルコトナリトス蓋財産權ハ通常其權利者ニ於テ任意ニ處分スルコトヲ得ヘキヲ以テ其權利者ノ承諾アル場合ニ於テハ其

財産權ハ適法ニ權利者ヨリ犯人ニ處分シタルモノト認メサルヘカラス故ニ刑法上何等ノ明文ナシト雖モ財産權ノ本質ヨリ推斷スレハ財産ニ對スル罪ハ唯被害者即チ權利者ノ承諾ナキ場合ニ於テノミ成立スヘキコト疑ナシ但上述ノ如ク財産ニ對スル罪中ニ就テモ主トシテ靜謐ヲ害スル點ヨリ規定セラレタル罪アリ此種ノ罪ノ被害者ハ此觀察點ヨリ論スレハ國家社會團體ナルヲ以テ個々ノ財産權者ノ承諾アル場合ニ於テモ公共ノ危害ヲ生スヘキ場合ニ於テハ固ヨリ其罪ハ成立スヘシ

### 第二節 財産ニ對スル罪及其刑

#### 第一款 取去罪及其刑

##### 第一項 總說

取去罪トハ上述ノ如ク便宜ノ爲メ動産ノ所持ニ關スル竊取、強取及騙取ノ行爲ヲ汎稱ス

廣ク取去罪ト云ヘハ權利者ノ承諾ヲ得スシテ他人ノ所持内ニ在ル動産ヲ自己ノ所持内ニ遷移セシムル行爲ナリト云フコトヲ得ヘシ余ハ取去罪ノ成立ニハ何等

財産ニ對スル罪及其刑  
其刑  
取去罪及  
其刑  
總說

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財産ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財産ニ對スル罪及其刑 財産ニ對スル罪及其刑



特別ノ目的アルコトヲ必要トセスト斷定スト雖モ通説ニ依レハ竊盜罪及詐欺取財罪即チ竊取及騙取ニハ特定ノ目的ヲ要スト立論スル如シ獨逸刑法ノ如キ單ニ竊盜ニ付キテノミナラス強盜ニ付テモ違法ニ領得スル意嚮ヲ以テ云々ト規定スルニ拘ラス我刑法ノ解釋トシテハ強盜罪ニ付キ横領ノ目的ヲ必要トスル見解ヲ採リシ者アルヲ聞カス

一 竊取及騙取ニハ共ニ横領ノ目的ヲ必要トナシ強取ニハ之ヲ必要トナサ、ル見解 所謂横領ノ目的トハ所有權ニ類似スル支配ヲ爲サントスル目的ヲ謂フ此見解ハ寧ロ刻下ノ通説ニシテ其根據トスル所ハ(1)語句ノ沿革(2)實際ノ必要及(3)外國ノ多數ノ立法例ニ一致スト云フニ在リ

二 竊取ニハ横領ノ目的ヲ必要トナシ騙取ニハ自己又ハ他人ニ財産上ノ利益ヲ生セシムル目的ヲ必要トナシ強盜罪ニハ何等ノ目的ヲモ必要トナサ、ル見解 竊取ニ横領ノ目的ヲ必要トナス見解ノ當否ハ既ニ上述シタリ而シテ此論者ハ曰ク竊取ニ横領ノ目的ヲ必要トナスハ可ナリ然レトモ騙取ニモ同一ノ目的ヲ必要トナスハ不可ナリ獨逸刑法第二百六十三條ニハ自己又ハ他人ニ財産上

ノ利益ヲ生セシムル意嚮アルコトヲ詐欺取財ノ罪態トナシタリ是レ詐欺取財罪ノ本質ヲ表示シタルモノナルヲ以テ特別ノ明文ナキ我刑法ニ於テモ騙取ニハ此目的ヲ要求スルモノト解スヘシト立法論トシテノ可否ハ姑ク之ヲ論セスト雖モ解釋論トシテ之ヲ採用スヘカラサルハ勿論ナリ但此見解ト余ノ見解トハ詐欺取財罪ニ關シテハ實際上大差異ナシ

第一 他人ノ所持内ニ在ル動産 取去罪ノ目的物ハ單ニ他人ノ所持内ニ在ル動産ノミ或ハ曰ク詐欺取財罪ハ不動産ヲモ其目的物トスト刑法第三百九十條第一項ニハ「財物若クハ證書類」ト云フ若シ所謂財物ナル語句ニシテ果シテ動産及不動産ヲモ包含スルモノトセハ詐欺取財罪ハ時ニ不動産ヲモ其目的物トスト云ヒ得サルニアラス大審院判決ハ廣義ノ見解ヲ採ル立法ノ沿革ヲ按スレハ或ハ不動産モ亦詐欺取財罪ノ目的物ナリト云フヘキ如シト雖モ(1)刑法ハ強盜罪及準強盜罪ノ目的物ニ付キ財物ト規定ス(2)刑法ハ冒認罪ノ目的物ニ付キテハ明ニ不動産ナル語句ヲ使用ス(3)外國刑法ノ多數ハ不動産ノ騙取罪ヲ認メス(4)概テ文書偽造罪其他ヲ犯スニアラサレハ不動産ヲ騙取スルコトヲ得ス



故ニ余ハ此見解ヲ採用セス論者ノ所説ニ依レハ不動産ハ(1)其未登記ナル場合ニ於テハ其所有者ヲ欺罔シテ自己ノ名義ニ之ヲ登記セシムルニ依リ(2)其登記済ナル場合ニ於テモ其所有者ヲ欺罔シテ既済登記ヲ抹消シテ自己ノ名義ニ之ヲ登記セシムルニ依リ騙取スルコトヲ得ヘシト云フ立法論トシテハ此種ノ行為ヲ不問ニ付スルヲ欲セスト雖モ尙ホ之ヲ騙取罪トシテ罰スヘキヤ否ヤハ自ラ別問題ナリトス

一 動産 動産トハ上述ノ如ク土地及其定著作物ニアラサル有體物ヲ謂フナリ故ニ

(イ) 有體物ナラサルヘカラス (1)債權、特許權、意匠權、著作權、實用新案權、商標權ノ如キハ凡テ取去罪ノ目的物ト爲ラス(2)人體モ嚴格ニ立論スレハ亦有體物ナリト云フコトヲ得ヘシ然レトモ法律ハ人類ニ依リ人類ノ爲メニ創始セラレタルモノナルヲ以テ法律上ノ意義トシテハ有體物トハ人體以外ノ有體物ヲ謂フモノトナサ、ルヘカラス又然レトモ既ニ生命ヲ有セサル人體又ハ人爲的ニ人體ニ屬スル物ノ如キハ尙ホ之ヲ有體物ト云ハザルヘ

カラス故ニ生存セル人體ノ取去ハ略取又ハ誘拐ノ罪タルヘシト雖モ生命ヲ有セサル人體又ハ人爲的ニ人體ニ屬スル物ノ取去ハ多クノ場合ニ於テ取去罪ヲ構成ス頭髮等ノ取去カ取去罪ヲ構成セシムルヤ否ヤニ付テハ異説ナキニアラスト雖モ通説ハ其成立ヲ認ム(3)電氣ノ何タルヤニ付テハ余ハ其多クヲ知ラスト雖モ電氣カ力即チ無體物ニシテ有體物ニアラサルコトハ理學者間ノ通説ナル如シ然ラハ電氣モ亦取去罪ノ目的物ト爲ルコトヲ得サルヘシ故ニ獨逸ニ於テモ電氣ヲ不當ニ費用シタル行為ノ責任ニ付キ特ニ電氣的勞作ノ剝奪ニ關スル法律ヲ發布シタリト雖モ大審院判例ハ電流ノ竊盜罪ヲ認メタリ蓋其管理可能ナル點ニ着眼シテ所有物ナリト前提セシニ依ルナルヘシ(4)光線ニ付キテモ電氣ト同一ニ論スルコトヲ得ヘシ(5)數箇ノ物又ハ物ノ集團モ亦物ナリ故ニ瓦斯體、液體、香モ亦有體物ナリ(ロ)土地及其定著作物ナルヘカラス 定著作物トハ所謂事實上土地ニ定著スル物ノミヲ謂ヒ其定著作物タル性質ハ唯事實上土地ニ定著スル時期間ノミ存續ス故ニ土地ノ定著作物タリシ物ト雖モ人爲又ハ自然ニ土地ト分離シタル



トキハ之ヲ動産ト云フコトヲ得ヘシ

二 所持内ニ在ル動産 所持或ハ監督トハ事實上有體物ヲ支配スル狀況ヲ謂フモノニシテ寧ロ夫ノ握有ニ類似シ民法ニ所謂占有トハ多少ノ區別ヲ存ス所持ノ何タルヤハ之ヲ思考スルコトヲ得ルニ拘ラス之ヲ表示スルコト殆ト難シ故ニ獨逸刑法界ニ於テモ未タ明確ナル斷定ヲ下シタル者アルヲ聞カスト雖モ要スルニ物ノ所持トハ物カ人ノ勢力内ニ在ル狀況ヲ謂フニ過キス故ニ(1)人ノ携帶スル物(2)人ノ支配スル場所内ニ在ル物ハ當然人ノ所持内ニ在ル物ナルヘシト雖モ爾餘ノ場合ニ付テハ各其狀況ニ應シ之ヲ判定スルノ外ナキカ如シ而シテ相續人ノ有無不分明ナル相續財産中ノ動産カ人ノ所持内ニ在ル物ナリヤ否ヤニ付テハ異説アリト雖モ余ハ事實上概ネ人ノ所持内ニ在ル動産ナリト信ス蓋此種ノ相續財産ハ一括シテ法人タルヘクシテ(五民一〇)管理人ノ選任ナキ間ト雖モ(五民二〇)尙ホ利害關係人カ事實上之ヲ看守即チ所持スヘケレハナリ然レトモ左ニ掲クル物ハ常ニ之ヲ人ノ所持内ニ在ル動産トハ云フヘカラス

- (1) 無主ノ動産 無主ノ動産トハ所有權ノ目的ト爲リ居ラサル物ナリ此種ノ動産ハ先占ト共ニ先占者ノ所有ニ歸スヘキヲ以テ(第一三九)無主物ナリトセハ固ヨリ何人ノ所持ニモ屬セサル物ナリト云ハサルヘカラス而シテ所謂無主物トハ或ハ權利者カ拋棄シタル物ナルコトアリ或ハ未タ何人ノ所有ニモ屬セサル物ナルコトアリ
  - (2) 遺失物 遺失物ハ無主ノ動産ト異リ人ノ所有物ナルニ拘ラス何人ノ所持内ニモ在ラサル物ニ屬ス
  - (3) 埋藏物
  - (4) 漂流物
- 三 他人ノ所持内ニ在ル動産 所持内ニ在ル動産ニ付テハ取去罪ノ行爲者ノ所持スル動産及他人ノ所持スル動産ノ區別アルヘク他人ノ所持スル動産ニ付テモ尙ホ其動産ノ所有者カ取去罪ノ行爲者タル場合ト其他ノ者ナル場合トヲ區別スルコトヲ得ヘシ取去者ノ所有動産ニシテ他人カ之ヲ所持スルニ至ル原因ハ種々アリ或ハ動産質權又ハ留置權ノ效果ナルコトアリ或ハ使用

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財産ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財産ニ對スル罪及其刑 財産ニ對スル罪及其刑



貸借契約、質貸借契約、委任契約、寄託契約ノ締結ノ效果ナルコトアリ或ハ差押ニ依リテ爲ス保管ナルコトアリ然レトモ其他人カ之ヲ所持スルニ至リタル原因ノ如何ヲ論セス苟モ他人之ヲ所持ストスレハ他人ノ所持スル動産ナリト云ヒ得ヘク從テ取去罪ノ目的物タルコトヲ得ヘキナリ但通説ハ後述ノ如ク此種ノ動産ニ付テハ取去罪ノ成立ヲ認メサルコトニ在ルカ如シ

第二 自己ノ所持内ニ遷移セシムル行爲 余ハ取去罪ハ特定ノ動産ヲ他人ノ所持内ヨリ脱離セシメ之ヲ自己ノ所持内ニ收容スル行爲ナリト信ス故ニ他人ノ所持ヲ脱離セシムル行爲ハ之ヲ取去行爲トハ云フヘカラス(アッブレヘンション)主義)

### 第二項 竊盜罪及其刑

#### 第一目 總說

竊盜罪トハ強取又ハ騙取以外ノ手段ニ依リ他人ノ所持スル動産ヲ自己ノ所持内ニ遷移セシムル行爲ヲ謂フ 從來學者ノ竊盜罪ノ意義ヲ説明スル者多クハ第一 強取又ハ騙取以外ノ手段 從來學者ノ竊盜罪ノ意義ヲ説明スル者多クハ

竊盜罪及其刑  
總說

其強盜罪又ハ詐欺取財罪ト區別スル所ヲ説明セス稀ニ其説明ヲ試ムル者ハ強取以外ノ盜取ハ凡テ竊取ナリト云フ然レトモ此見解ハ刑法カ重要且現在ノ害惡以外ノ害惡ニ關スル脅迫ニ因ル盜取ヲ恐喝騙取トナシタルコトヲ遺忘セリトノ非難ヲ免ル、能ハス而シテ刑法カ重要且現在ノ害惡ニ關スル脅迫ニ因リ任意ニ提供セシメタル動産ノ取去ヲ強取トナス以上ハ欺罔騙取ノ如キモ本質論トシテハ之ヲ盜罪ノ一種ニアラスト斷定スルニ苦ムヘシ故ニ余ハ強取又ハ騙取以外ノ手段ニ依ルコトヲ以テ竊盜罪カ他ノ取去罪ト區別スル要點トナサントス然レトモ是レ唯其形式上ヨリ觀察セル區別ニ止リ實質上ノ區別ノ如何ハ之ヲ解決シタル者ナク又解決シ得ル者ナカルヘシト信ス今

一 竊盜罪トハ竊ニ取去スル罪即チ他人少ナクトモ被害者ノ知了セサル際取去スル罪ナリト假定セン被害者カ遠距離ニ在リテ監視スル動産ノ取去ノ如キハ無罪タルヘシ

二 竊盜罪トハ被害者ノ意思ニ關セサル罪即チ被害者カ其取去ニ付キ何等ノ意思ヲモ明示又ハ默示セサル際取去シタル罪ナリト假定セン被害者カ取去

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



ヲ禁止シ置キタル動産ノ取去ノ如キハ竊盜ヲ以テ論スヘカラス  
要スルニ上來假定シタル事由ハ共ニ竊盜罪ノ常素ニシテ實際上竊盜ト他ノ取  
去罪ト區別スルニ付キ有力ノ資料タルヘシト雖モ之ヲ以テ其要素トナスヘカ  
ラスシテ他ニ實質上竊盜罪ヲ特表スヘキ根據ナシ

第二 他人ノ所持内ニ在ル動産 竊取ハ其本質論トシテ他人ノ所持スル動産ニ  
對スル罪ナリヤ若ハ他人ノ所有且所持スル動産ニ對スル罪ナリヤニ付キ異說  
アリ得ヘシ余ハ寧ロ他人ノ所持スル動産ニ對スル罪ナリト信セントスルモ通  
說ニアラサルヲ以テ便宜上左ニ通說ニ依リテ説明スヘシ而シテ通說ハ他人ノ  
所有且所持スル動産ニ對スル罪ナリトナスニ在ル如シ但刑法ハ自己ノ所有物  
ト雖モ典物トシテ他人ニ交付シ又ハ官署ノ命令ニ因リ他人ノ看守シタル時之  
ヲ竊取シタル者ハ竊盜ヲ以テ論スト規定スルヲ以テ此種ノ自己ノ所有物ニ對  
シテハ例外トシテ竊盜罪成立スヘシ而シテ自己ノ所有ニ係ル留置物貸與物其  
他ヲ竊盜罪ノ目的物トナサ、リシハ學者ノ非難スル所ナリ而シテ所有動産ト  
ハ無主ノ動産ニ相對スル語句ニシテ要スルニ所有權ノ目的タル動産ヲ謂ヒ他

人ノ所有スル動産トハ自己ノ所有動産ニアラサル所有動産ヲ謂フ故ニ禁制物  
ハ所有權ノ目的物タラサルヲ以テ竊盜ノ目的物ニアラス他人ト共有スル動産  
ハ自己ノ所有動産ニアラサルヲ以テ竊盜ノ目的物ナリトス

第三 自己ノ所持内ニ遷移セシムル行爲 自己ノ所持内ニ遷移セシムル行爲ハ  
凡テ取去罪ノ成立ニ付キ必要ナルモノニシテ特ニ竊盜罪ニ付キテノミ必要ナ  
ルモノニアラスト雖モ特ニ竊盜罪ニ關シテハ自己ノ所持内ニ遷移スル行爲ヲ  
必要トスルニ至リタル沿革ヲ有ス

- 一 竊盜ハ其目的物ニ觸接スルニ因リテ成立ストナス見解
- 二 竊盜ハ其目的物ヲ其所在以外ニ持出スニ因リテ成立ストナス見解
- 三 竊盜ハ其目的物ヲ安全ナル場所ニ隱匿スルニ因リテ成立ストナス見解
- 四 獲得主義 此主義ニ依レハ竊盜ハ其目的物ヲ自己ノ所持内ニ遷移セシム  
ルニ因リテ成立ストナス

然レトモ現時ニ於テハ所謂獲得主義ニ依リ解釋スルコトニ殆ト一致シタリ即  
チ余モ一般ノ取去罪ニ付キ此獲得主義ヲ採用シタルナリ



竊盜罪ニ付キ共通ナル規定ハ竊盜罪ノ罰スヘキ未遂、近親間ニ於ケル竊盜及竊盜罪ニ對スル監視ニ關スル規定ナリトス

第一 竊盜罪ノ罰スヘキ未遂ニ關スル規定 竊盜罪ト雖モ持兇器竊盜罪ノ如キハ重罪タリ故ニ罰スヘキ未遂アルコトハ一點ノ疑似ナシ刑法ハ輕罪タル竊盜ノ未遂モ亦罰スヘキ旨ヲ定メタリ(三七)

第二 近親間ニ於ケル竊盜ニ關スル規定 刑法第三百七十七條ハ所謂近親間ニ於ケル竊盜ニ付キ規定ス所謂近親トハ一人カ祖父母、父母、夫妻、子孫、其配偶者又ハ同居ノ兄弟姊妹ノ關係ヲ有スル親族ヲ謂フ而シテ刑法第百十五條ハ此場合ニモ尙ホ其適用ヲ有スヘシ而シテ近親關係ハ竊盜ノ本質論ノ如何ニ因リ或ハ犯人及動産ノ所持者間ニ存スレハ足レリトシ或ハ犯人及動産ノ所有者竝ニ所持者間ニ存セサルヘカラストナス此種ノ近親ニ對シ竊盜ヲ爲シタル行爲者ハ竊盜罪ノ犯人ナリト雖モ之ニ科刑セス是レ主トシテ一家内ノ平和ヲ維持セントスル趣旨ニ過キササルヘシ故ニ被害者ニ對シ近親ノ關係ヲ有セサル者此種ノ罪ヲ共犯シタルトキハ當然通常ノ規定ニ從ヒ科刑スヘキヤ勿論ニシテ又科刑

セサルヘカラサルニ拘ラス刑法ハ同條第二項ニ於テ若シ他人共ニ犯シテ財物ヲ分チタル者ハ竊盜ヲ以テ論スト規定スルヲ以テ財物ヲ分チタル共犯ヲ竊盜罪ノ共犯トシテ處罰スル規定トシテハ無用ノ條項タルヘク財物ヲ分チタル共犯ヲ竊盜ノ共犯トシテ處罰セサル規定トシテハ不當ノ條項タルヘキナリ現ニ大審院判例ハ財物ヲ分チタル共犯ヲ無罪トナス如シ

第三 竊盜罪ニ對スル監視ニ關スル規定 竊盜犯人ニ對シテハ輕罪ノ刑ヲ科スヘキトキト雖モ尙ホ六月乃至二年ノ監視ヲ科ス(三七)

竊盜罪ニ付キテハ別ニ明治二十三年法律第九十九號竊盜ノ罪ニ關スル件ナル單行法規アルコトヲ注意スヘシ

### 第二目 通常ノ竊盜罪及其刑

所謂通常ノ竊盜罪トハ他人ノ所持内ニ在ル他人ノ所有物又ハ動産質權ノ設定若ハ官署ノ命令ニ因リ他人ノ看守スル自己ノ所有物ノ竊取ヲ謂ヒ動産質權ノ設定又ハ官署ノ命令以外ノ原因ニ由リ他人ノ所持内ニ在ル自己ノ所有物ノ竊取ヲ包含セサルコトニ留意ヲ要ス所謂通常ノ竊盜罪ニハ主刑トシテハ二月乃至四年ノ

通常ノ竊盜罪及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



重禁錮ヲ科シ附加刑トシテハ六月乃至二年ノ監視ヲ科スヘシ(三六、三七)  
 然レトモ通常ノ竊盜罪ト雖モ二人以上共ニ之ヲ犯シタルトキハ一等ヲ加重シタル刑ヲ科スヘキモノ(三七)ニシテ刑法カ團體的犯行ヲ處罰スル一場合ナリトス而シテ犯人ノ二人以上ナリヤ否ヤハ教唆者ヲ除外シテ之ヲ算定スヘキコト刑法ノ明定スル所ニ屬シ(七〇)疑フヘキナシト雖モ幫助者ヲ算入スヘキヤ否ヤニ付キテハ異論ヲ生スヘシ

情狀重キ  
竊盜罪及  
其刑

第三目 情狀重キ竊盜罪及其刑

情狀重キ竊盜罪モ通常ノ竊盜罪ト同シク質權ノ設定又ハ官署ノ命令以外ノ原因ニ由リ他人ノ所持内ニ在ル自己ノ所有物ノ竊取行爲ヲ包含セサルモノトス

第一 乘變盜トハ水難、火災、震災、風災其他非常事變ノ際其事變ヲ利用シテ爲シタル竊盜行爲ヲ謂ヒ主刑トシテハ六月乃至五年ノ重禁錮附加刑トシテハ六月乃至二年ノ監視ヲ科ス(三六、三七)  
 乘變盜モ二人以上共ニ之ヲ犯シタルトキハ其本刑ニ一等ヲ加重シタル刑ヲ科スヘキモノトス(三六、九)

第二 踰越盜又ハ鎖鑰盜トハ門戶墻壁ヲ踰越若ハ損壞シ又ハ鎖鑰ヲ開披シテ邸宅若ハ倉庫ニ入りテ爲シタル竊盜行爲ヲ謂フ

門戶墻壁ノ踰越又ハ損壞トハ凡テ異常ノ方法ニ依リ侵入スル作用ヲ謂ヒ鎖鑰ノ開披トハ開披ノ自由ヲ妨クル器械ヲ其性質ニ違由シ若ハ違由セスシテ開披スル作用ヲ謂ヒ共ニ必ス邸宅又ハ倉庫ニ入ル手段タルヘキコトニ留意スヘシ本罪ノ刑ハ乘變盜ニ對スル刑ニ同シ(三六、三七)  
 踰越盜又ハ損壞盜モ二人以上共ニ之ヲ犯シタルトキハ其本刑ニ一等ヲ加重シタル刑ヲ科スヘキモノトス(三六、九)

第三 持兇器竊盜 兇器ノ何タルヤハ不明ナリト雖モ畢竟人ノ生命、身體又ハ自由ヲ傷害シ得ヘキ器具ナリト云ハサルヘカラス携帯トハ身體ニ附著セシムルコトヲ謂フ持兇器竊盜罪トハ兇器ヲ携帯シテ人ノ住居スル邸宅ニ入り爲シタル竊盜行爲ニシテ輕懲役ヲ科ス而シテ持兇器竊盜ニ付キテハ刑法第三百六十九條ノ適用ナキヲ以テ二人共ニ之ヲ實行シタル場合ト雖モ固ヨリ其刑ヲ加重スルコトヲ得サルヘシ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
 財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



### 第四目 情狀輕キ竊盜罪及其刑

情狀輕キ竊盜罪トハ所謂產物盜ヲ謂フ  
所謂產物盜ニ付テモ

- 一 他人ノ所有物及質權ノ設定又ハ官署ノ命令ニ依ル看守ニ因リ他人カ所持スル自己ノ所有物ニ關スト論スル者アルヘシ
  - 二 廣ク他人ノ所持スル物ニ關スト論スル者アルヘシ
- 通説ハ第一說ヲ採用スルカ如シ

所謂產物盜ノ未遂ハ其產物ノ價格如何ニ拘ラス竊竊ノ罪ニ關スル件ニ依リ處罰セラレ產物盜ノ既遂ト雖モ其產物ノ價格五圓以下ナルトキハ竊盜ノ罪ニ關スル件ニ依リテ處罰セラルヘシ

第一 田野盜トハ田野ニ於テ價格五圓以上ノ穀麥菜果其他田野ノ產物ヲ竊取スル行爲ヲ謂ヒ主刑トシテ一月乃至一年ノ重禁錮附加刑トシテ六月乃至二年ノ監視ヲ科ス(三七二)

第二 山林河海盜トハ山林ニ於テ價格五圓以上ノ竹木礦物其他山林ノ產物ヲ竊取スル行爲又ハ川澤池沼湖海ニ於テ人ノ生養スル產物若ハ營業ニ關スル產物ニシテ價格五圓以上ノモノヲ竊取スル行爲ニ關シ其刑ハ田野盜ニ同シ(三七三)

法(森林)

第三 牧場盜トハ牧場ニ於テ價格五圓以上ノ牧獸ヲ竊取スル行爲ヲ謂ヒ二月乃至二年ノ重禁錮ヲ科ス

### 第三項 強盜罪及其刑

強盜罪ハ所持ニ對スル罪ナリヤ又ハ所有且所持ニ對スル罪ナリヤ所有且所持ニ對スル罪ナルコトヲ原則トシ刑法第三百七十一條ニ認メタル場合ニ限り所持ニ對スル罪ナリトナスコトヲ通説トス然レトモ第三百七十一條ノ規定ヲ強盜罪ニ準用スルハ明文以外ニ明文ヲ設クルモノニシテ固ヨリ之ヲ採用スヘカラサル如シ余ハ單ニ所持ノミニ對スル罪ナリト信ス

強盜罪モ亦所謂取去罪ノ一種ニシテ要スルニ暴行又ハ脅迫ヲ以テ他人ノ所持スル動産ヲ自己ノ所持内ニ遷移セシムル行爲ナリ而シテ所謂脅迫ハ余ハ強盜罪ニ付キテハ重要且現在ノ害惡ニ關スル脅迫ヲ謂フモノト信ス蓋強取ノ手段タル脅



迫ヲ斯ノ如ク狹義ニ解スルコトハ語句上多少專横ノ嫌ナキニアラスト雖モ若シ之ヲ單ナル脅迫ナリト解スルトキハ(1)恐喝取財ト強盜トノ區別ナキニ至ルヘク(2)獨逸刑法第二百四十九條其他多數ノ刑法ハ皆強盜罪ニ付キテノ脅迫ハ多少重大ナル脅迫ナルヘキコトヲ規定ス然ラハ所謂強盜罪ハ暴行又ハ重要且現在ノ害惡ニ關スル脅迫ヲ動産強取ノ手段トナスヲ要スルコトモ亦疑ナキニ似タリ暴行又ハ重要且現在ノ害惡ニ關スル脅迫ヲ爲シタルトキト雖モ之ヲ財物強取ノ手段トナシタルニアラサレハ強盜罪ハ成立セス故ニ暴行又ハ脅迫ハ主觀的ニ取去ヲ妨害スヘシト思料シタル者ニ對シ之ヲ爲サ、ルヘカラス但因果關係ノ存在ノ必要上同時ニ客觀的ニ取去ヲ妨害スヘキ者ニ對シタルコトヲ要スヘシ強盜罪ハ凡テ重罪ナリ然レトモ種々ノ減輕事由アル結果或ハ輕罪ノ刑ニ處スヘキ場合モ亦尠ナシトセス刑法ハ輕罪ノ刑ニ處スル場合ニ於テモ強盜罪ニハ六月乃至二年ノ監視ヲ附加スヘキモノト規定シタリ(三八)

第一 強盜罪 純タル強盜罪ニ付キテハ更ニ説明スルコトヲ要セス唯刑法ハ或種ノ行爲ヲ準強盜罪トシテ刑法上強盜ト同一ニ之ヲ取扱ハシメタリ

一 竊取シタル動産ノ取還ヲ拒ク目的ヲ以テ竊取者カ其際暴行又ハ脅迫ヲ爲シタル行爲 此種ノ行爲ハ性質上竊盜罪タルニ過キスシテ其爲シタル暴行又ハ脅迫カ他ノ刑法規ニ該當スル場合ニ於テノミ竊盜罪及暴行又ハ脅迫ノ罪ノ二罪タリ然レトモ刑法ハ此種ノ行爲ヲ強盜罪ニ準シタリ而シテ所謂其際トハ竊取行爲ノ終了シタル際ナルコトヲ要スヘク又其暴行又ハ脅迫ハ必スヤ竊取シタル動産ノ取還ヲ防止スル目的ニ出テサルヘカラス(三八)

二 人ヲ醉迷セシメテ動産ヲ盜取シタル行爲 刑法ハ藥酒等ヲ用ヒ人ヲ醉迷セシメテ規定スト雖モ其意ハ強姦罪ニ於ケル如ク他動的ニ人ヲ昏睡セシメ又ハ人ノ精神ヲ錯亂セシムルコトヲ謂フナルヘシ刑法ハ唯他動的ニ人ヲ醉迷セシメテ財物ヲ盜取シタル行爲ノミヲ強盜ニ準ス故ニ人カ抗拒不能ノ狀態ニ在ルニ乘シ其財物ヲ盜取シタル行爲ノ如キハ當然竊盜罪ヲ以テ論セサルヘカラス

強盜罪ハ其純強盜ナルト又ハ準強盜ナルトヲ論セス重罪ニシテ其刑ハ輕懲役ナリトス

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



強盜ハ刑法第三百七十九條ニ規定スル特定ノ事由アル場合ニ於テハ情狀重キ強盜罪タルヘシ而シテ刑法第三百七十九條カ準強盜罪ニモ其適用ヲ有スルコトハ異說ナキ所ニ屬ス

一 二人以上共ニ犯シタル強盜行爲ハ重懲役ヲ科スヘキ重罪トス  
二 持兇器強盜 兇器ヲ所持シテ爲シタル強盜行爲ハ重懲役ヲ科スヘキ重罪トス

三 兇器ヲ所持シテ二人以上カ共ニ犯シタル強盜行爲ハ有期徒刑ヲ科スヘキ重罪トス

第二 強盜傷人罪及強盜殺人罪 強盜人ヲ殺傷シタル罪トハ強盜ヲ爲ス者其際被害者又ハ之ニ關係アル者ヲ殺傷シタル罪ニシテ傷人罪ニハ無期徒刑ヲ科シ殺人罪ニハ死刑ヲ科スヘキナリ(三八)而シテ學者或ハ強盜罪カ既遂ナルニアラサレハ殺人行爲既遂ナリトスルモ此種ノ罪ノ未遂ヲ生スト論スル者ナキニアラスト雖モ余ハ之ヲ採ラス

一 強盜ヲ爲ス者 強盜ヲ爲ス者トハ其純強盜タルト又ハ準強盜タルトニ論

ナク凡テ強盜ノ著手以上ノ行爲ヲ爲シタル者ヲ謂フ故ニ強盜行爲ニ著手シ未タ遂ケサル者又ハ既ニ強盜行爲ヲ終了シタル者ハ共ニ茲ニ所謂強盜ヲ爲ス者ナリ

二 其際 其際トハ強盜ヲ爲ス際ヲ謂フ故ニ強盜ニ著手セサル前又ハ強盜行爲カ一段落ヲ告ケタル後ニ於テハ人ヲ殺傷スルモ本罪ハ成立セス

三 被害者又ハ之ニ關係アル者 刑法ハ單ニ人ヲ傷シ又ハ之ヲ死ニ致シト云フト雖モ被害者ト無關係ナル者ノ殺傷ノ如キハ強盜人ヲ殺傷シタル罪ニアラス

四 殺傷シタル行爲 殺害行爲及傷害行爲トハ犯意ニ出テタル殺傷過失ニ出テタル殺傷及犯意又ハ過失ニ因ラサル致傷又ハ致死ヲ謂フモノト解セサルヘカラス刑法ハ人ヲ死ニ致スト規定ス所謂死ニ致スナル語句ハ通常觀念セサル結果ニ關スルニ拘ラス此場合ニ於テハ異常ノ意義ニ使用セララル、コトニ留意スヘシ

第三 強盜強姦罪 強盜ヲ爲ス者其際被害者タル女子又ハ被害者ニ關係アル女

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



子ヲ強姦シタル行爲ヲ強盜強姦罪ト云ヒ(三八)無期徒刑ヲ科セラル此場合ニ於テモ強盜ハ未遂ナリト雖モ強姦ニシテ既遂ナルニ於テハ本罪ノ既遂ハ成立ス

詐欺取財罪及其刑

### 第四項 詐欺取財罪及其刑

總說

#### 第一目 總說

佛文草案ニ依レハ恐喝ハ詐欺取財ノ一手段タルニ過キササル如シト雖モ刑法ハ人ヲ欺罔シ又ハ恐喝シテト明記スルヲ以テ余ハ大審院判例及通說ニ從ヒ刑法ハ詐欺取財ト共ニ恐喝取財ヲ認メタリト云ハントス  
廣義ノ詐欺取財罪即チ欺罔騙取罪恐喝騙取罪及準詐欺取財罪ニ共通スル規定ハ左ノ如シ

一 詐欺取財罪ヲ犯ス爲メ文書ヲ偽造又ハ變造シタル行爲ノ處分 詐欺取財罪ニ付テハ其欺罔又ハ恐喝ノ手段トシテ官公私ノ文書ヲ偽造又ハ變造スルコト敢テ勘ナシトセス故ニ刑法ハ此類繁ニ現出スヘキ行爲ニ付キ特ニ文書偽造ノ罪ノ各本條ノ刑ト詐欺取財罪ノ刑トヲ比較シ比較的重キ刑ヲ科シタル一罪トシテ處斷スヘキ旨ヲ定メタリ

二 詐欺取財罪ノ罰スヘキ未遂 詐欺取財罪ハ輕罪ナリト雖モ罰スヘキ未遂ハ存在ス

三 近親間ニ於ケル詐欺取財罪ニ關スル規定 刑法ハ詐欺取財罪ニ付テモ刑法第三百七十七條ノ規定ト同趣旨ノ規定ヲ設ケタリ

四 詐欺取財罪ノ刑ハ主刑トシテ二月乃至四年ノ重禁錮附加刑トシテ四圓乃至四十圓ノ罰金及六月乃至二年ノ監視トス

欺罔騙取罪

#### 第二目 欺罔騙取罪

余ノ信スル所ニ依レハ欺罔騙取罪モ亦取去罪ノ一種ニシテ其區別ノ要點ハ取去カ取去者ノ欺罔ニ原因シテ生シタルコトニ在リ而シテ詐欺ニ因ル意思表示ハ民法上其詐欺ノ結果トシテ生シタル錯誤カ法律行爲ノ要素ニ關スルトキハ原則トシテハ無効ナリト雖モ法律行爲ノ緣由其他ニ關スルトキハ原則トシテハ取消サル、ニアラサレハ有效ナリ故ニ欺罔騙取ハ民法上ノ法律行爲タルニ拘ラス刑法上罪タルコトアリ得ヘシ

欺罔騙取罪トハ他人ヲ欺罔シテ被欺罔者又ハ其他ノ者ノ所持スル動産ヲ騙取ス

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



ル行爲ヲ謂フ

第一 他人ヲ欺罔スル行爲、欺罔トハ他人ヲシテ人物又ハ事實ヲ錯誤セシメタル行爲ヲ謂フ換言スレハ

一 他人ヲシテ人物又ハ事實ヲ錯誤セシメントスル行爲

二 他人カ人物又ハ事實ヲ錯誤シタル事實

ナリ故ニ先ツ共通ノ觀念タル人物又ハ事實ニ關スル錯誤ノ何タルヤヲ説明シタル後更ニ之ヲ行爲及事實ノ二點ヨリ觀察シテ説明スヘシ  
錯誤トハ事實ノ眞實ニ反スル觀念即チ全部又ハ一部カ眞實ト差異アル觀念ヲ謂フナリ故ニ錯誤ハ不知ト之ヲ區別スルコトヲ要ス不知トハ事物ニ付キテノ觀念ノ欠缺ヲ謂フ

錯誤ハ人物事實意見其他萬般ノ事實ニ關スルコトヲ得而シテ若シ之ヲ限定セサルトキハ萬般ノ事物ニ關スル錯誤ヲ謂フト解釋セサルヘカラス而シテ刑法ハ單ニ人ヲ欺罔シト規定スルヲ以テ刑法ノ解釋トシテ欺罔騙取罪ニ必要ナル錯誤ハ廣ク萬般ノ事物ニ關スル錯誤ナリト云ハサルヘカラサル如ク大審院モ

亦未來ニ屬スル事項ト雖モ虛構ニ係リ人ヲ欺クニ足ルモノハ詐欺取財ノ要素タル欺罔ナリトスト判決シタル趣旨ヨリ推理スレハ或ハ此廣義ヲ採用スル如シ然レトモ未來ニ屬スル事項例ハ判斷又ハ意見ノ錯誤ヲ以テ欺罔騙取罪ニ必要ナル錯誤ナリトスルハ妥當ナラスト信ス然レトモ是等ノ所謂事實ニ關スル錯誤中ニハ當然人又ハ物ニ關スル錯誤ヲ包含ス余ハ便宜上之ヲ(1)人ニ關スル錯誤(2)物ニ關スル錯誤及(3)事實ニ關スル錯誤ニ三別セントス人ニ關スル錯誤及物ニ關スル錯誤ノ何タルヤハ明白ナルヘシト雖モ事實ニ關スル錯誤ノ何タルヤニ付テハ多少ノ疑似アリ事實トハ凡テ存在又ハ發生スル事實ヲ謂フ故ニ未來ニ屬スル狀況又ハ事變ニ相對シテ過去又ハ現在ニ屬スル狀況又ハ事變ヲ謂ヒ思考力ニ依リテ始テ認識セラル、事物ニ相對シテ觀察シ得ヘキ事物又ハ觀察シ得ヘカリシ事物ヲ謂フナリ或ハ現在ニ屬スル關係ノミカ事實ナリトナス者アリト雖モ不當ナリ而シテ思考力ニ依リ認識セラルヘキ事物モ其存否ノ問題ニ關シテハ尙ホ事實タルコトヲ妨ケサルハ勿論ナリ  
人ニ關スル錯誤、物ニ關スル錯誤又ハ事實ニ關スル錯誤ハ實際上常ニ同時ニ存



在スルコトヲ常トス

一 他人ヲシテ人物又ハ事實ヲ錯誤セシメントスル行爲

1 行爲 欺罔ハ行爲ナリ即チ作爲及不作爲ナリ學者或ハ欺罔ハ不作爲ニ依リテハ之ヲ爲スコトヲ得スト論シタリト雖モ通説ニアラス余ハ不作爲ト雖モ一般ニ不作爲犯ノ成立スヘキ場合ニ於テハ尙ホ欺罔タリ得ルモノト信ス然レトモ所謂包含行爲ハ之ヲ不作爲ト混同スヘカラス所謂包含行爲トハ當然事實ノ表示ヲ包含スル行爲即チ默示ノ作爲ヲ謂フ

2 他人ヲシテ錯誤セシメントスル行爲 所謂錯誤セシメントスル行爲モ亦通常虚偽ノ人ノ提示、虚偽ノ物ノ提示又ハ虚偽ノ事實ノ陳述ニ係ルモノトス外國ノ成例ニ依レハ種々ノ點ヨリ此行爲ヲ制限スルコトヲ常トスト雖モ刑法ハ何等ノ制限ヲモ設ケサルヲ以テ若モ人物又ハ事實ヲ錯誤セシメントスル行爲ナレハ單純ノ虚言ナリトスルモ之ヲ欺罔セントスル行爲ト云フコトヲ得ヘシ而シテ錯誤セシメントスル行爲ハ或ハ錯誤ノ惹起ナルヘク或ハ錯誤ノ持續ナルヘシト雖モ常ニ錯誤ノ利用ヲ包含セス是レ利

用ハ錯誤ノ現存ヲ前提トスレハナリ

二 行爲ノ結果トシテ他人カ人物又ハ事實ヲ錯誤シタル事實

1 他人カ人物又ハ事實ヲ錯誤シタル事實 錯誤スル者ハ必ス人類ナラサルヘカラス故ニ人類以外ノ者カ錯誤シタルコトハ何レノ場合ニ於テモ欺罔騙取罪ヲ構成セス

2 行爲ノ結果トシテ錯誤シタル事實 他人カ人物又ハ事實ヲ錯誤シタル事實アリトスルモ其事實カ他人ヲシテ人物又ハ事實ヲ錯誤セシメントスル行爲ノ結果ナルニアラスハ欺罔行爲ハ存在セス

第二 被欺罔者又ハ其他ノ者ノ所持スル動産ヲ騙取スル行爲 刑法ハ騙取ノ目的物ヲ財物又ハ證書類ト規定ス證書類トハ欺罔ニ因リ新ニ作製セシメタル證書類ヲ謂フヲ以テ財物以外ニ之ヲ明記シタルモノナリト言フ者アリト雖モ余ハ其論旨ニ依ルモ尙ホ證書類ナル、語句ヲ不用ナリト信ス而シテ所謂財物カ單ニ動産ノミニ關スヘキコトハ既ニ上述シタリ

一 欺罔行爲ノ結果トシテ被欺罔者又ハ其他ノ者カ其所持スル動産ヲ欺罔者

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



ニ讓渡セントコトヲ決意シタル事實

(イ) 動産讓渡ノ決意 動産ノ讓渡トハ贈與、交換、賣買其他凡テ其所持スル動産上ノ權利ヲ遷移スヘキ法律行為又ハ此種ノ法律行為ノ外觀ヲ有スル行為ヲ謂フ

(ロ) 欺罔者ニ對スル動産讓渡ノ決意 動産讓渡ノ決意ハ必ス欺罔者ニ對スル讓渡ニ關セサルヘカラスシテ欺罔者以外ノ者ニ對スル動産讓渡ノ決意ハ解釋論上騙取トハ云フヘカラス

(ハ) 被欺罔者又ハ其他ノ者カ爲シタル動産讓渡ノ決意 動産讓渡ノ決意ハ通常被欺罔者之ヲ爲スモノトス然レトモ其被欺罔者以外ノ者カ之ヲ爲シタル場合ト雖モ騙取ノ意義ヲ阻碍スルモノニアラス而シテ被欺罔者カ動産讓渡ノ決意ヲ爲ス場合ニ於テモ被欺罔者ハ單ニ其所持ヲ奪ハル、ノミニ止リ所有者ハ却テ被欺罔者以外ノ者ナルコトナキニアラス

(ニ) 被欺罔者又ハ其他ノ者カ讓渡ノ決意ヲ爲シタル事實ハ欺罔行為ノ結果ナル事實 決意ヲ生シタル事實及欺罔行為間ニハ因果ノ關係存在セサル

ヘカラス而シテ苟モ欺罔行為ニ因リテ讓渡ノ決意ヲ爲シタリトセハ法律上其讓渡ヲ爲スヘキ義務アル場合ナルト否ラサル場合ナルトヲ區別セス

二 所有者カ讓渡セント決意シタル動産ヲ取去スル行為 騙取モ又取去行為即チ他人ノ所持内ニ在ル動産ヲ自己ノ所持内ニ遷移セシムル行為ノ一種様ニシテ其動産ノ所有權カ他人ニ屬スルト又ハ自己ニ屬スルトヲ區別セサルナリ然レトモ騙取行為カ他ノ取去行為ト異ルハ其取去カ所持者カ其所持ヲ取去者ニ遷移セント決意シタル動産ニ關スル點ニ在リトス而シテ所持者カ既ニ遷移セント決意シタル動産ニ關スル以上ハ所持者カ之ヲ取去者ノ所持内ニ遷移スルト又ハ取去者自身其所持内ニ遷移スルトハ騙取行為タルニ何等ノ影響ヲ及ホサルナリ

### 第三目 恐喝騙取罪

恐喝騙取罪ハ外國法ニ所謂制壓罪ニ酷似シ又強盜罪ニモ類シ欺罔騙取罪ニモ似タル所アリト雖モ要スルニ一種ノ制壓罪ニシテ脅迫ニ依ル強盜罪及欺罔騙取罪ノ中間ニ在ルモノト云フコトヲ得ヘシ

恐喝騙取罪

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



恐喝騙取罪トハ他人ヲ恐喝シ被恐喝者又ハ其他ノ者ノ所持スル動産ヲ騙取スル行爲ヲ謂フ

第一 他人ヲ恐喝スル行爲 恐喝トハ重大且現在ノ害惡以外ノ害惡カ到來スヘキ旨ノ通知ニ因リ他人ヲ畏怖セシムル行爲ノ結果トシテ他人カ畏怖シタル事實ヲ謂ヒ其詳細ニ付キテハ概ネ欺罔ニ付キテノ說明ヲ準用シテ知ルヘシ畏怖トハ外部的害惡ノ發生ニ關スル心理學上ノ所謂情緒ノ名稱ニシテ重大且現在ノ害惡以外ノ害惡ヲ到來セシムヘキ旨ノ恐喝ニ因ル畏怖トハ其發生カ急迫ナラサル害惡ノ通知ニ因ル畏怖ヲ謂フ而シテ畏怖ヲ生セシメタル行爲ナルコトハ恐喝ヲ脅迫ト區別スル第一點ニシテ上述ノ如ク現在ノ害惡以外ノ害惡ノ通知ハ自身之ヲ到來セシムヘキ旨ノ通知ナルト又ハ他人カ之ヲ到來セシメ若ハ自然ニ到來スヘキ旨ノ通知ナルトヲ論セサルコトハ恐喝ヲ脅迫ト區別スル第二點ナリトス

第二 被恐喝者又ハ其他ノ者ノ所持セル動産ヲ騙取スル行爲 恐喝騙取罪ニ於ケル騙取モ亦欺罔騙取罪ニ於ケル騙取ト同シキヲ以テ特ニ說明スル要ナシ

準詐欺取財罪

#### 第四目 準詐欺取財罪

刑法ハ欺罔騙取罪及恐喝騙取罪ヲ併稱シテ詐欺取財ノ罪ト命名シ更ニ性質上詐欺取財ト云フヘカラサル行爲ヲ準詐欺取財罪トシタリ刑法上準詐欺取財罪タルヘキ行爲ハ後述ノ四種ノ外尙ホ(1)受託物ニ付キ詐欺ノ所爲ヲ爲ス行爲(三九五)及(2)商賈農工定規ヲ増減シタル度量衡ヲ使用シテ利ヲ得タル行爲(三二九)ナリトス然レトモ此二者ニ付テハ各受寄財物ニ關スル罪及度量衡ヲ偽造スル罪トシテ說明スルコトヲ便宜ナリトス

- 第一 幼者ノ智慮淺薄ニ乘シテ財物ヲ授與セシメタル罪
- 第二 他人ノ精神錯亂シタルニ乘シテ財物ヲ授與セシメタル罪
- 第三 物ノ品質又ハ分量ヲ偽リテ賣買又ハ交換シ之ヲ交付シタル罪

刑法各論

本論ニ重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



第四 冒認罪

冒認行為ハ概ネ詐欺取財罪ヲ構成スヘク否ラサル場合ニ於テモ他ノ罪ヲ構成スヘキヲ以テ特ニ之ヲ冒認罪ナル一罪種トシテ認ムル必要ナキ如シ獨逸刑法ヲ始メ歐洲ニ於ケル近時ノ立法ハ概ネ冒認罪ヲ認メス尙ホ我刑法改正案ニ於テモ亦冒認罪ナル罪種ヲ特別ニ認メス

廣ク冒認罪ト云ヘハ所謂冒認典賣及所謂欺隱典賣ヲ包含ス

冒認行為ハ冒認典賣ナルト又ハ欺隱典賣ナルトヲ區別セス時ニ其被害者ヲ異ニスルコトアリ蓋動産ニ付キテ云ヘハ動産ニ關スル所有權ノ設定又ハ移轉ハ當事者ノ意思表示ノミニ因リテ其效力ヲ生スト雖モ其讓渡ヲ以テ第三者ニ對抗センニハ其第三者ノ善意ナルト又ハ惡意ナルトヲ區別セス必ス其動産ノ引渡ヲ爲スコトヲ要シ(七八)尙ホ原則トシテハ平穩且公然ニ動産ノ占有ヲ始メタル者善意ニシテ且過失ナキトキハ即時ニ其動産ノ上ニ行使スル權利ヲ取得ス(九二)ト規定シタリ故ニ動産ニハ一方ニ正當ナル所有者存在スルニ拘ラス其動産ノ引渡ヲ受ケス又ハ其占有ヲ失ヒタル結果トシテ更ニ他ノ正當ナル所有者ノ現出スルコトアリ不動産ニ付キテ云ヘハ不動産ニ關スル所有權ノ設定又ハ移轉ハ當事者ノ意思表示ノミニ因リテ其效力ヲ生スト雖モ其得喪變更ヲ以テ

第三者ニ對抗センニハ登記法ノ定ムル所ニ從ヒテ之ヲ登記セサルヘカラス(一七)故ニ不動産ニモ一方ニ正當ナル所有者存在スルニ拘ラス其所有權ヲ登記セ

サリシ結果トシテ更ニ他ノ正當ナル所有者ノ現出スルコトアリ此種ノ民法ノ規定ハ動産又ハ不動産ヲ冒認典賣又ハ欺隱典賣セル場合ニ於テモ尙ホ常ニ所有者ノ權利ヲ侵害シタリト云フコトヲ得サラシメ又ハ常ニ典賣ヲ受ケタル者ノ財產權ヲ侵害シタリト云フコトヲ得サラシム而シテ其原所有者ヲ被害者トスル冒認行為ハ詐欺取財ノ性質ヲ有セスシテ全然廣義ノ橫領ノ性質ヲ有シ其典賣ヲ受ケタル者ヲ害シタル冒認行為ハ橫領ノ性質ヲ有セスシテ全然詐欺取財ノ性質ヲ有ス而シテ斯ノ如キ差異ヲ生スル所以ハ單ニ典賣シタル動産又ハ不動産ハ冒認行為アリタルニ拘ラス民法上尙ホ原所有者ノ所有物ト視ルヘキヤ將又典賣ヲ受ケタル者ノ所有物ト視ルヘキヤノ客觀的事情ニ外ナラス

一 冒認典賣 冒認典賣トハ他人ノ所有物ヲ冒認シテ之ヲ賣却又ハ交換シ若ハ抵當權又ハ質權ノ目的物トナス行為ニ關ス



(イ) 他人ノ所有物 物ニハ其動産タルト又ハ不動産タルトヲ論セス無主物及所有物ノ區別アリ無主物カ所有物ニアラサルコトハ自明ノ理ナリト雖モ民法ハ無主ノ不動産ニ付キ特別ノ規定ヲ設ケ無主ノ不動産ハ國庫ニ歸屬ス(民二三九)ト規定シタルヲ以テ無主ノ不動産ハ常ニ之ヲ國家ノ所有物ナリト云ハサルヲ得サル結果所有物ト云フコトヲ得サルハ無主ノ動産ノミニ止ルヘシ所謂所有物トハ所有權ノ目的タル物ヲ謂ヒ所有權ノ設定又ハ移轉ハ當事者ノ意思表示ノミニ因リテ其效力ヲ有シ(民七一)動産ニ付テモ引渡ヲ必要トセス所謂他人ノ所有物トハ自己ノ所有物及無主ノ動産以外ノ物ヲ謂フト解スヘシ而シテ自己及他人ノ共有物ハ自己ノ所有物ト看做スヘキヤ否ヤニ付キ多少ノ議論アル如シト雖モ通説ハ之ヲ他人ノ所有物トナスニ在リ

(ロ) 冒認 冒認トハ他人ノ所有物ナルニ拘ラス之ヲ自己ノ所有物ト自認スル行爲ニ關ス故ニ自己ノ所有物ヲ典賣スル場合ニ於テハ勿論所有者其他自己以外ノ者ノ所有物ナリト認メテ典賣スル場合ニ於テハ冒認典賣罪ハ成立セス他人ノ所有物ヲ自己及他人ノ共有物ト認ムル行爲ニ付テハ異論ナキニアラサルヘシト雖モ余ハ冒認典賣行爲ナリト信ス

(ハ) 賣却、交換又ハ抵當權、質權ノ設定 賣却トハ民法ニ所謂賣買契約ヲ締結スルコトヲ謂ヒ本罪ニ付キテ云ヘハ物ノ所有權ヲ他人ニ移轉スルコトヲ約シ其他他人ヲシテ金錢ノ所有權ニアラサル財產權ヲ移轉スルコトヲ約セシムル行爲(民八五)ヲ謂ヒ物ノ賣却又ハ交換ハ共ニ上述シタル契約アリタル時ニ於テ成立シ事實上物ノ引渡ヲ爲シ又ハ代金其他ノ對價物ヲ受取ルコトヲ必要トセス抵當權ハ物ニ付キテ云ヘハ唯不動産ノミヲ目的物トナシ(民六九)其設定ハ單ニ意思表示ノミニ因リテ之ヲ爲スコトヲ得質權ハ物ニ付キテ云ヘハ動産ニハ動産質權アリ不動産ニハ不動産質權アリ共ニ其質權ノ目的物ヲ債權者ニ引渡スニ因リ始テ其效力ヲ生スルモノトス(三九)

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



冒認典賣ノ意義ハ既ニ上述セリ然レトモ冒認典賣行為ハ常ニ之ヲ冒認典賣罪ナリト云フコトヲ得ス

甲 他人ノ所有ニ係ル動産ノ冒認典賣 上述ノ如ク冒認典賣ノ結果買主交換者、抵當權者又ハ質權者カ被害者タル場合ニ於テ財物ヲ取去セラレタリトセハ冒認典賣行為ハ常ニ欺罔騙取罪タルヘク其所有主カ被害者タル場合ニ於テハ尙ホ左ノ如ク細別シテ攻究セサルヘカラス

1 冒認典賣者カ所持スル場合 此場合ニ於テモ左ノ區別アリ

(イ) 他人ノ委託ヲ受ケテ所持スル動産ヲ冒認典賣スル行為ハ其典賣ヲ以テ費消ナリト云ヒ得ヘキ限ハ概ネ委託物費消罪(三九)タルヘシ

(ロ) 廣義ノ拾得ニ因リテ所持スル動産ヲ冒認典賣スル行為ハ其典賣ヲ以テ不正處分ト云ヒ得ヘキ限ハ遺失物法第十六條ニ依リ遺失物不正處分罪タルヘシ

(ハ) 犯行ニ依リテ所持スル動産ヲ冒認典賣シタル場合ニ於テハ余ハ犯行ト其冒認典賣罪トノ二罪成立スト信スト雖モ大審院ノ判例ニ依レ

ハ此場合ニ於ケル冒認行為ハ其前ノ犯罪ノ當然ノ結果ナルカ故ニ其前ノ犯罪ノミヲ論シ冒認罪ヲ以テ斷スヘキモノニアラストナセリ

(ニ) 其他ノ理由ニ因リ所持スル動産ヲ冒認典賣スル行為ノミハ概ネ冒認典賣罪タルヘシ

2 冒認典賣者以外ノ者カ所持スル場合 此場合ニ於テハ常ニ冒認典賣ヲ以テ論スルコトヲ得ヘシ但動産質權ノ設定ニハ其動産ヲ債權者ニ引渡スコトヲ要スルヲ以テ動産質權ノ設定ニ因ル冒認典賣ハ此種ノ動産ニ付テハ全然成立スルコトナシ

乙 他人ノ所有ニ係ル動産ノ冒認典賣 此種ノ行為ハ常ニ冒認典賣罪ヲ構成ス但動産モ亦欺罔騙取罪及受託物費消罪ノ目的物タルコトヲ得トナス見解ニ依レハ此種ノ行為モ或場合ニ於テハ欺罔騙取罪及受託物費消罪タルヘシ

二 欺隱典賣 欺隱典賣トハ自己ノ所有ニ係ル動産ニシテ既ニ抵當權又ハ不動産質權ノ目的物トナシタルモノヲ眞實ヲ隱蔽シテ賣却シ又ハ抵當權若

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



ハ質權ノ目的物トナシタル行爲ニ關ス

1 自己ノ所有ニ係ル不動産ニシテ既ニ抵當權又ハ不動産質權ノ目的物トナシタルモノ 刑法カ動産ヲ豫想セサルハ動産ニハ抵當權ヲ設定スヘカラス又動産質權ノ設定ニハ其動産ノ引渡ヲ必要トスルヲ以テ犯罪行爲其他ニ依リ其實物ヲ奪取スルニアラスハ事實上殆ト動産質權ノ目的物ニ對シ更ニ動産質權ヲ設定スルコトヲ得サルヘキヲ以テナリ

2 事實ノ隱蔽 刑法ハ特ニ欺隱ト云フ故ニ或ハ偽計アルコトヲ必要トシ單純ノ隱蔽ヲ意味セスト論斷スル者アリト雖モ佛文草案ノ沿革ニ適應セズ又刑法ノ記載法ハ典賣ヲ受クル者ノミニ隱蔽スルコトヲ意味スル如シト雖モ之ヲ冒認典賣ノ場合ニ鑑ミ又ハ欺隱典賣ノ立法論ヨリ解スルモ既ニ抵當權又ハ質權ノ存在スル事實ヲ典賣ヲ受クル者ニ明告セス又ハ典賣ヲ爲ス事實ヲ最初ノ抵當權者又ハ質權者ニ明告セサルコトヲ謂フトナスヲ可トス

3 賣却又ハ抵當權、不動産質權ノ設定

橫領罪及其刑  
總說

### 第二款 橫領罪及其刑

#### 第一項 總說

所謂橫領トハ自己ノ物トスル行爲即チ不法ニ有體物ニ付キ所有權ニ類似スル支配ヲ爲ス行爲ヲ謂フ故ニ廣ク橫領ト謂フトキハ橫領者ノ所持セサル物ニ付キテモ之ヲ豫想スルコトヲ得ヘク又不動産ヲモ其目的物トナスコトヲ得ヘシト雖モ刑法上橫領罪トシテ見ルヘキモノハ單ニ動産ノミニ關シ特ニ橫領者ノ所持スル動産ノミニ關セリ

橫領罪ハ常ニ橫領者ノ所持スル動産ニ關ス而シテ又通常他人ノ所有ニ係ル動産ニ關スト雖モ理論上常ニ他人ノ所有ニ係ル動産ニ關ストハ云フヘカラス此點ニ付テハ多少ノ異說アルヘシト雖モ橫領者ノ所有ニ係ル動産ト雖モ之ヲ占有スル他人カ更ニ其所持ヲ所有者タル橫領者ニ委託スルコトナキニアラス故ニ橫領罪ハ物ノ所有又ハ所持ニ對スル罪ナリト云ハサルヘカラス大審院判例モ亦余ト同一ノ見解ヲ持スルモノ、如シ

第一 他人ノ所有動産又ハ他人カ占有スル自己ノ所有動産ニシテ自己ノ所持ス

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



ルモノ 學者或ハ委託物ニ關スル罪ハ不動産ヲモ其目的物トスト論スル者ナ  
キニアラス大審院モ亦同一ノ斷案ヲ採用スル如シト雖モ寧ロ反對ノ見解ヲ以  
テ現時ノ通説トス

一 他人ノ所有動産又ハ他人カ占有スル自己ノ所有動産 嘗テ述ヘタルカ如  
ク無主ノ動産ハ先占行爲ナキ限ハ何人ノ所有物ニモアラス自己ノ所有動産  
ニ付キ質權ノ設定其他占有ヲ移轉スヘキ處分ヲ爲ストキハ自己ノ所有動産  
ハ所謂他人カ占有スル自己ノ所有動産タルヘシ

二 自己ノ所持スル動産 所持ノ何タルヤハ取去罪ニ付キ説明シタルモノニ  
同シ今左ニ特定者カ動産ヲ所持スルニ至ル理由ヲ攻究スヘシ

1 他人ノ所有動産ニ關スル所持理由ノ主要ナルモノハ左ノ如シ

イ 差押物ノ看守 差押物ヲ看守スル者ハ因リテ他人ノ所有動産ヲ所持  
スルコトヲ得ヘシ

ロ 受託 受託トハ物ノ所持ニ關スル明示又ハ默示ノ契約ニ因リ生スル  
關係ヲ謂フ

ハ 廣義ノ拾得 廣義ノ拾得トハ遺失物法ヲ適用又ハ準用スヘキ物即チ  
遺失物埋藏物誤テ占有シタル物他人ノ置去リタル物又ハ逸走ノ家畜ノ  
所持ヲ取得シタル行爲ヲ謂フ

ニ 犯行ニ因ル所持ノ取得 犯行ニ因リ所持ヲ取得スルコトハ豫想シ得  
ル所ナリト雖モ此種ノ所持ハ當然横領ノ目的ニ出ツルコト多キヲ以テ  
所謂罪ノ結果タル行爲ハ其罪タル場合ニ於テモ之ヲ獨立ノ一罪トシテ  
論セサル見解ニ從フトキハ此種ノ原因ニ由リ所持シタル動産ハ多クノ  
場合ニ於テハ横領罪ノ目的物ト爲ルコトナカルヘシ

2 自己ノ所有動産ニ關スル所持理由 自己ノ所有動産ヲ他人ニ占有セシ  
ムルコトヲ得ヘシトスレハ余ハ所有者カ更ニ其占有者ヨリ所持ヲ得ヘキ  
事由敢テ尠カラスト信ス而シテ其主要ナルモノハ左ノ如シ

イ 差押物ノ看守ハ刑法(九六)ノ認ムル理由ニシテ其最モ明確ナルモノナ  
リト信ス自己ノ所有動産ヲ差押ヘラレタル場合ニ於テ其占有者ハ差押  
ヲ爲シタル者ナリ而シテ其差押ヲ爲シタル者ハ更ニ差押物ノ看守ヲ其

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



所有者ニ命スルコトアリ

ロ 受託ハ此種ノ一原由ナリト信ス例ハ會社ニ對シ身元保證金ヲ差入レタル者更ニ會社ヨリ其保證金ノ保管ヲ委託セラル、コトハアリ得レハナリ

ハ 廣義ノ拾得モ此種ノ原由ナリ質入シタル自己ノ所有動產ヲ拾得スルコトアリ得レハナリ

ニ 犯行ニ依ル所持ノ取得ハ明ニ此種ノ原由タリ是レ質入シタル自己ノ所有動產ヲ犯行ニ依リ更ニ所持スルコトアリ得レハナリ

第二 所有權類似ノ支配ヲ爲ス行爲 所有權類似ノ支配ヲ爲ス行爲トハ刑法ニ所謂費消行爲、騙取、拐帶其他ノ詐欺行爲、藏匿又ハ脱漏ノ行爲、隱匿行爲又ハ不正處分行爲ヲ謂ヒ其意義ハ各特別ノ橫領罪ニ付キ特別ニ説明スルコトヲ便宜ナリトス

橫領罪ニ共通スル規定ハ行爲者カ被害者ニ對シ近親ノ關係ヲ有スルトキハ其刑ヲ科セサル旨ノ規定ナリ(三九八、遺失物法一六二第項)

受寄財物ニ關スル罪及其刑

### 第二項 受寄財物ニ關スル罪及其刑

刑法ハ受寄財物ニ關スル罪ト題シタリト雖モ刑法第三百九十五條ニ依レハ受寄ノ財物、借用物又ハ典物其他委託ヲ受ケタル金額物件ト規定スルヲ以テ寧ロ之ヲ受託物ニ關スル罪ト稱スルコト妥當ナル如シ

受託物トハ委託ヲ受ケタル動產ヲ謂フ

第一 受託ノ原由 民法ハ委任契約及委託契約ヲ認ムルモ茲ニ所謂受託物ト稱スルハ民法ノ如ク委任契約若ハ委託契約ノ結果トシテ託セラレタル物ノミヲ指示スルモノト云フコトヲ得シテ最モ廣義ニ之ヲ解釋セサルヘカテサルコトハ明白ナリ但如何ナル程度、マテ廣義ニ解釋スヘキカハ詢ニ難解ノ問題タリ余ハ受託物トハ恰モ獨逸刑法ニ所謂信託物ニ應當スト信ス而シテ獨逸刑法ニ於ケル信託物トハ學者ニ依リ多少其定義ヲ異ニスルカ如シト雖モ要スルニ返還スヘキ旨又ハ特定ノ方法ニ依リ使用スヘキ旨ヲ約シテ所持スルニ至リタル物ヲ謂フト解スヘキ如シ故ニ我刑法ノ解釋トシテハ代理委任、寄託、使用貸借、貸借請負ニ因リ所持スル動產、看守スル差押物、質權又ハ留置權ノ效果トシテ所

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



持スル動産其他ハ之ヲ受託物ト云フコトヲ得ヘシ大審院ハ湯屋ニ遺忘シタル物ハ暗黙ニ寄託セラレタルモノトシ從テ之ヲ委託物トナス如シト雖モ是レ遺失物法發布前ノ判例ニシテ現時ニ於テハ同法第十二條ニ依リ之ヲ遺失物トナサ、ルヘカラスシテ大審院モ近時他人ノ置去リタル物ハ遺失物ナリト判示スルニ至レリ

第二 委託ノ目的物 委託ノ目的物ハ動産ナリ故ニ債權ハ如何ナル場合ト雖モ委託物タルコトナシ而シテ代替スヘキ動産ニ關シテハ疑アリト雖モ要スルニ余ハ代替物ト雖モ尙モ特定物タル限ハ受託物タルコトヲ得ヘク不特定物タル限ハ受託物タルコトヲ得スト信シ其特定ノ物ナルヤ否ヤハ明示又ハ默示ノ意思ニ依據シ事實上之ヲ判別スヘキモノト信ス大審院判例及現時ノ通説ハ金錢ハ不特定物ナル場合ト雖モ尙モ受託物ナリトナス如シ蓋刑法ハ唯受託物ニ關スル罪遺失物ニ關スル罪ヲ認ムルニ止リ外國刑法ニ所謂受寄盜罪即チ受託ノ有無ニ拘ラス凡テ他人ノ所有物ニシテ而モ自己ノ所持内ニ在ルモノニ關スル罪ヲ認メス故ニ金錢ノ如キハ多クノ場合ニ於テ之ヲ特定セシテ委託スヘキ

ニ拘ラス若シ代替物カ不特定物ナルトキハ受託物ニアラストノ見解ヲ採用スレハ委託ヲ受ケタル金錢ニ關スル罪ノ中最モ頻繁ニ生スヘキ行爲ヲ處罰スル法條ヲ缺如スルニ至ルヘキヲ以テ刑法ノ活用上此見解ヲ採用スルノ已ムナキニ至リシカ如シ而シテ受託物ハ概テ法律上之ヲ委託者ニ返還ノ義務アルモノナルカ故ニ或ハ法律上返還ノ義務ノ存セサルカ如キ受託物特ニ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スルコトヲ理由トシテ意思表示ノ無効タルカ爲メ法律上返還ノ義務ヲ負ハサルカ如キ受託物ハ本罪ニ所謂受託物ニアラストナス者アリ而シテ今日ノ通説ハ此見解ニ屬スルカ如シト雖モ大審院ノ判例ハ反對ノ見解ヲ採レリ余ハ尙ホ多少ノ疑ナキニアラサルモ大審院ノ判例ノ如ク解スル餘地アリト信ス是レ前述ノ如ク特定ノ方法ニ依リ使用スルコトヲ約シテ所持スルニ至リタル物ハ返還ノ約束ヲ爲サ、ルモ尙モ受託物ナリトナスカ故ナリ

第三 委託者 委託者ハ或ハ物ノ所有者ナルコトアリ物ノ所持者ナルコトアリ物ノ所持者ニモ受託者ノ所有物ノ所持者ナルコトアリ又受託者以外ノ者ノ所有物ノ所持者ナルコトアリ或ハ刑法第三百九十六條ニ自己ノ所有物ト雖モト

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



規定スルニ藉口シテ異論ヲ唱フル者ナキニアラスト雖モ余ハ此説ヲ採ラス  
大審院ノ判例ハ委託ヲ受ケタル者カ委託ヲ受ケサル者ト共ニ委託物ヲ費消シタ  
ルトキハ之ヲ共同實行犯ナリトスト雖モ委託ヲ受ケサル者カ委託物費消罪ヲ犯  
シ得サルハ即チ法律上ノ理由ニ基クモノナルカ故ニ通説ニ依レハ或ハ之ヲ無罪  
トナシ或ハ少クトモ委託物費消罪ハ成立セストナセリ

受託物ニ關スル罪ニ付キテハ刑法第三百九十七條ニ依リ罰スルキ未遂ハ存在シ  
又刑法第三百九十八條ニ依リ被害者ニ對シ第三百七十七條ニ規定シタル近親關  
係ヲ有スル行爲者ニハ其刑ヲ科セス

第一 受託物費消罪 受託物ノ何タルヤハ既ニ之ヲ説述シタリト雖モ受託物中  
自己ノ所有ニ係ル被差押物ニシテ其看守スル物ト其他ノ受託物トハ嚴ニ之ヲ  
區別セサルヘカラス是レ刑法ハ二者ニ關シ特別ノ規定ヲ設ケタレハナリ費消  
行爲ハ横領行爲ノ一種ニシテ畢竟物ノ處分行爲即チ物ノ全部又ハ一部ノ事實  
上又ハ法律上ノ處分行爲ヲ謂フニ外ナラス事實上ノ處分トハ物ノ用法ニ從ヒ  
事實上其存在ヲ失ハシムルコトヲ謂フ法律上ノ處分トハ所有權ヲ移轉シ又ハ

移轉スルニ至ルヘキ法律行爲類似ノ形式ニ依ル物ノ處分ヲ謂フ而シテ(1)賣買  
ニ依ル處分(2)贈與ニ依ル處分(3)交換ニ依ル處分其他ハ明白ニ費消ナリ(4)使用  
其他ハ明白ニ費消ニアラス(5)質入ハ質入ノ當時質受ノ意思ナカリシ場合ニ於  
テノミ費消タルヘシ尙ホ受託物ノ故買ヲ爲セル者ノ責任如何ニ付テモ異説ア  
リ或ハ從犯又ハ共同實行犯ヲ以テ論スヘシトナス者アリ然レトモ實行行爲ニ  
依ル幫助ハ從犯ニアラスト論シ又ハ身分ナキ者カ實行シ難キ罪タル行爲特ニ  
法律上ノ原因ニ依リテ實行シ難キ罪タル行爲ヲ共同實行シタルトキハ共犯ト  
云フコトヲ得ストノ前提ヲ採ル者ニ在リテハ上記ノ見解ヲ認容スルコトヲ得  
ズ大審院ノ判例ハ此場合ニハ受託物費消罪ノ贓物ニ關スル罪ノ犯人ヲ以テ論  
スヘシトナセリ而シテ此見解ハ現時ノ通説ト云フコトヲ得ヘキカ如シ

受託物費消罪ノ刑ハ一月乃至二年ノ重禁錮トス  
第二 受託物詐取罪 受託物詐取罪トハ受託物ニ付キ騙取、拐帶其他詐欺ノ行爲  
ヲ爲スコトヲ謂フ但受託物ヲ詐取スル前之ヲ費消シタリトセハ受託物費消罪  
ノミ成立スヘク受託物詐取後之ヲ費消シタリトセハ受託物詐取罪ノミ成立ス

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



一 騙取 受託物騙取ハ之ヲ欺罔騙取ト混同スヘカラス故ニ人ヲ欺罔シテ物ノ委託ヲ受ケタルトキハ固ヨリ欺罔騙取罪ヲ以テ論スヘキナリ受託物騙取トハ委託關係ニ付キ欺罔的動作ヲ爲ス行爲即チ凡テ委託者ヲ欺罔シテ受託物ヲ横領セントスル目的ニ出テタル行爲ヲ謂フ

二 拐帶 受託物拐帶トハ受託物ヲ携帶シテ委託者ノ支配内ヲ脱スルノ行爲ヲ謂フ而シテ苟モ委託者ノ支配内ヲ脱シタル行爲ナラハ其行先ノ委託者ニ察知セラレ得ヘキ場合ナルト否ラサルトヲ區別セス

三 爾餘ノ詐欺ノ行爲 騙取ト騙取以外ノ詐欺ノ行爲トハ明確ニ之ヲ區別シ難シト雖モ要スルニ委託者ヲ欺罔シ得サル事項ニ關シ委託關係ヲ否認スルコトヲ謂フナルヘシ現時ノ判例及學說ニ依レハ委託物ニ付キ之ヲ正當ニ使用シタルカ如ク假裝スル行爲等ハ騙取以外ノ詐欺ノ行爲トナスカ如シト雖モ常ニ之ヲ騙取トナサ、ル理由ニ乏シ

受託物詐取罪ハ準詐欺取財罪ノ一種ナリ故ニ其刑ハ準詐欺取財罪ノ刑ニ同シ  
 第三 自己ノ所有ニ係ル差押物ニシテ其所持内ニ在ルモノ、藏匿脱漏罪 藏匿

トハ主トシテ物ノ所在ヲ不明ニスル行爲ヲ謂ヒ脱漏トハ主トシテ現在ノ場所ヨリ物ヲ取去スル行爲ヲ謂フト雖モ法律上到底之ヲ二語ト認ムルコトヲ得スシテ寧ロ藏匿脱漏ノ行爲トハ凡テ差押物ヲ取出ス行爲ニシテ取出シタル後之ヲ費消シタルト之ヲ使用シタルト又ハ之ヲ隱匿シタルトヲ區別セスト解スルヲ可トス

本罪ノ刑ハ一月乃至六月ノ重禁錮ナリ而シテ余ノ信スル所ニ依レハ上述ノ如ク自己ノ所有ニ係ル受託物ノ費消行爲ハ一般ニ之ヲ委託物費消罪トシテ處斷スルニ拘ラス特ニ自己ノ所有ニ係ル受託物ノ費消類似行爲ノミヲ比較的輕ク處斷スルハ其何ノ理由ニ出テタルヤヲ解スルニ苦ム此點ハ余ノ斷定ニ對シ最モ有力ナル非難ナルヘシ

家資分散ノ際ニ於テハ屢債務者ノ所有動産ヲ差押フルコトアルヘキヲ以テ本罪ハ家資分散ノ際ニモ亦發生スヘクシテ此場合ニ於テハ家資分散ニ關スル罪トシテ處斷スヘキコト當然ナルカ故ニ刑法第三百九十七條但書ノ規定ハ全ク贅文ナリト云ハサルヘカラス



規定スルニ藉口シテ異論ヲ唱フル者ナキニアラスト雖モ余ハ此説ヲ採ラス  
大審院ノ判例ハ委託ヲ受ケタル者カ委託ヲ受ケサル者ト共ニ委託物ヲ費消シタ  
ルトキハ之ヲ共同實行犯ナリトスト雖モ委託ヲ受ケサル者カ委託物費消罪ヲ犯  
シ得サルハ即チ法律上ノ理由ニ基クモノナルカ故ニ通説ニ依レハ或ハ之ヲ無罪  
トナシ或ハ少クトモ委託物費消罪ハ成立セストナセリ

受託物ニ關スル罪ニ付キテハ刑法第三百九十七條ニ依リ罰スルキ未遂ハ存在シ  
又刑法第三百九十八條ニ依リ被害者ニ對シ第三百七十七條ニ規定シタル近親關  
係ヲ有スル行爲者ニハ其刑ヲ科セス

第一 受託物費消罪 受託物ノ何タルヤハ既ニ之ヲ説述シタリト雖モ受託物中  
自己ノ所有ニ係ル被差押物ニシテ其看守スル物ト其他ノ受託物トハ嚴ニ之ヲ  
區別セサルヘカラス是レ刑法ハ二者ニ關シ特別ノ規定ヲ設ケタレハナリ費消  
行爲ハ横領行爲ノ一種ニシテ畢竟物ノ處分行爲即チ物ノ全部又ハ一部ノ事實  
上又ハ法律上ノ處分行爲ヲ謂フニ外ナラス事實上ノ處分トハ物ノ用法ニ從ヒ  
事實上其存在ヲ失ハシムルコトヲ謂フ法律上ノ處分トハ所有權ヲ移轉シ又ハ

移轉スルニ至ルヘキ法律行爲類似ノ形式ニ依ル物ノ處分ヲ謂フ而シテ(1)賣買  
ニ依ル處分(2)贈與ニ依ル處分(3)交換ニ依ル處分其他ハ明白ニ費消ナリ(4)使用  
其他ハ明白ニ費消ニアラス(5)質入ハ質入ノ當時質受ノ意思ナカリシ場合ニ於  
テノミ費消タルヘシ尙ホ受託物ノ故買ヲ爲セル者ノ責任如何ニ付テモ異説ア  
リ或ハ從犯又ハ共同實行犯ヲ以テ論スヘシトナス者アリ然レトモ實行行爲ニ  
依ル幫助ハ從犯ニアラスト論シ又ハ身分ナキ者カ實行シ難キ罪タル行爲特ニ  
法律上ノ原因ニ依リテ實行シ難キ罪タル行爲ヲ共同實行シタルトキハ共犯ト  
云フコトヲ得ストノ前提ヲ採ル者ニ在リテハ上記ノ見解ヲ認容スルコトヲ得  
ス大審院ノ判例ハ此場合ニハ受託物費消罪ノ贓物ニ關スル罪ノ犯人ヲ以テ論  
スヘシトナセリ而シテ此見解ハ現時ノ通説ト云フコトヲ得ヘキカ如シ  
受託物費消罪ノ刑ハ一月乃至二年ノ重禁錮トス

第二 受託物詐取罪 受託物詐取罪トハ受託物ニ付キ騙取、拐帶其他詐欺ノ行爲  
ヲ爲スコトヲ謂フ但受託物ヲ詐取スル前之ヲ費消シタリトセハ受託物費消罪  
ノミ成立スヘク受託物詐取後之ヲ費消シタリトセハ受託物詐取罪ノミ成立ス

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



一 騙取 受託物騙取ハ之ヲ欺罔騙取ト混同スヘカラス故ニ人ヲ欺罔シテ物ノ委託ヲ受ケタルトキハ固ヨリ欺罔騙取罪ヲ以テ論スヘキナリ受託物騙取トハ委託關係ニ付キ欺罔的動作ヲ爲ス行爲即チ凡テ委託者ヲ欺罔シテ受託物ヲ横領セントスル目的ニ出テタル行爲ヲ謂フ

二 拐帶 受託物拐帶トハ受託物ヲ携帶シテ委託者ノ支配内ヲ脱スルノ行爲ヲ謂フ而シテ苟モ委託者ノ支配内ヲ脱シタル行爲ナラハ其行先ノ委託者ニ察知セラレ得ヘキ場合ナルト否ラサルトヲ區別セス

三 爾餘ノ詐欺ノ行爲 騙取ト騙取以外ノ詐欺ノ行爲トハ明確ニ之ヲ區別シ難シト雖モ要スルニ委託者ヲ欺罔シ得サル事項ニ關シ委託關係ヲ否認スルコトヲ謂フナルヘシ現時ノ判例及學說ニ依レハ委託物ニ付キ之ヲ正當ニ使用シタルカ如ク假裝スル行爲等ハ騙取以外ノ詐欺ノ行爲トナスカ如シト雖モ常ニ之ヲ騙取トナサ、ル理由ニ乏シ

受託物詐取罪ハ準詐欺取財罪ノ一種ナリ故ニ其刑ハ準詐欺取財罪ノ刑ニ同シ  
第三 自己ノ所有ニ係ル差押物ニシテ其所持内ニ在ルモノ、藏匿脱漏罪 藏匿

トハ主トシテ物ノ所在ヲ不明ニスル行爲ヲ謂ヒ脱漏トハ主トシテ現在ノ場所ヨリ物ヲ取去スル行爲ヲ謂フト雖モ法律上到底之ヲ二語ト認ムルコトヲ得スシテ寧ロ藏匿脱漏ノ行爲トハ凡テ差押物ヲ取出ス行爲ニシテ取出シタル後之ヲ費消シタルト之ヲ使用シタルト又ハ之ヲ隱匿シタルトヲ區別セスト解スルヲ可トス

本罪ノ刑ハ一月乃至六月ノ重禁錮ナリ而シテ余ノ信スル所ニ依レハ上述ノ如ク自己ノ所有ニ係ル受託物ノ費消行爲ハ一般ニ之ヲ委託物費消罪トシテ處斷スルニ拘ラス特ニ自己ノ所有ニ係ル受託物ノ費消類似行爲ノミヲ比較的輕ク處斷スルハ其何ノ理由ニ出テタルヤヲ解スルニ苦ム此點ハ余ノ斷定ニ對シ最モ有力ナル非難ナルヘシ

家資分散ノ際ニ於テハ屢債務者ノ所有動産ヲ差押フルコトアルヘキヲ以テ本罪ハ家資分散ノ際ニモ亦發生スヘクシテ此場合ニ於テハ家資分散ニ關スル罪トシテ處斷スヘキコト當然ナルカ故ニ刑法第三百九十七條但書ノ規定ハ全ク贅文ナリト云ハサルヘカラス

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



第三項 遺失物埋藏物ニ關スル罪及其刑

刑法ハ遺失又ハ漂流ノ物品及埋藏物ノ隱匿罪ヲ規定シタリシカ明治三十二年ニ於テ遺失物法カ頒布セララル、ト共ニ暗黙ノ中ニ全然廢止セラレタリ

遺失物法ノ規定スル遺失物ニ關スル罪ハ遺失物及準遺失物ヲ隱匿シ又ハ不正ニ處分スル行爲ニ關ス

一 遺失物 遺失物トハ人ノ所有物ナルニ拘ラス何人ノ所持ニモ屬セサルモノヲ謂フ蓋人ノ所有物ニシテ人ノ所持内ニ在ルモノハ之ヲ遺失物ト云ハス人ノ所持ニ屬セサル物ト雖モ人ノ所有物ニアラサルモノハ遺失物ニアラサルナリ但遺失物法ニ依レハ法令ノ規定ニ依リ私ニ所有所持スルコトヲ禁シタル物件モ亦之ヲ遺失物ナリト認ムル如シ而シテ漂流物ハ當然遺失物ノ一種ナリ但水難救護法ノ規定ニ依據スレハ立法ノ沿革上漂流物ハ遺失物法ノ適用ヲ受ケスシテ尙ホ刑法ノ適用ヲ受クヘキ別異ノ物ナリト論スヘキ餘地ナキニアラスト雖モ余ハ之ヲ採ラス準遺失物トハ遺失物ニアラスト雖モ遺失物法上遺失物ト同一ニ待遇セラル、物ヲ謂フ故ニ準遺失物ノ何タルヤハ事實上ノ問題ニシテ

固ヨリ理論上其性質ヲ概説スルコトヲ得ス遺失物法第十二條ニ依レハ準遺失物トハ(1)誤テ占有シタル物(2)他人ノ置去物(3)逃走シタル家畜(4)埋藏物即チ所有者カ之ヲ發見スル能ハサルニ至ル期間埋没シタル物トス而シテ誤テ占有セシメラレタル物カ所謂誤テ占有シタル物ナリヤ否ヤニ付テハ多少ノ異説ナキニアラス若シ誤テ占有シタル物ト解スルコトヲ得トセハ準遺失物ナリト雖モ若シ然ラストセハ其隱匿不正處分ハ不作爲ニ依ル欺罔騙取罪ノ成立ヲ認メサル限ハ無罪ナリト云ハサルヲ得ス

二 隱匿又ハ不正處分 隱匿トハ拾得ノ事實ヲ發表セサル行爲即チ拾得後速ニ物件回復ノ請求權ヲ有スル者又ハ警察署ニ拾得物ヲ返還又ハ差出サ、ル行爲ヲ謂ヒ不正處分トハ單ニ遺失物ヲ處分スル行爲ヲ謂フト雖モ遺失物ノ處分ハ多クノ場合ニ於テ隱匿行爲アリタル後ニ於テ生スヘキヲ以テ概ネ隱匿シテ處分シタル行爲ヲ謂フモノト解スヘシ

遺失物ノ隱匿又ハ不正處分罪ニ對シテハ遺失物法第十六條ニ依リ三月以下ノ重禁錮又ハ二十圓以下ノ罰金ヲ科スヘシ



家屋物品  
ナシ及  
ナシ及  
ナシ及  
罪及其  
罪及其  
罪及其

他人ノ所  
有スル不  
動産ヲ損  
害スル罪  
及其刑

### 第三款 家屋物品ヲ毀壞シ及動植物ヲ害スル

#### 罪及其刑

#### 第一項 他人ノ所有スル不動産ヲ損壞スル

#### 罪及其刑

第一 他人ノ所有スル建造物ヲ毀壞スル罪 建造物トハ家屋、倉庫、其他屋根及壁ニ圍繞セラレテ地皮上ニ定著シ人ノ出入スルニ足ルヘキ工作物ヲ謂フ毀壞トハ建造物ノ實質ノ全部又ハ一部例ハ現ニ家屋ヲ構成スル雨戸ノ損壞ヲ謂フ而シテ自己ノ所有スル建造物ニ關シテハ他人カ其上ニ權利ヲ有スル場合ト雖モ罪トナラス本罪ノ刑ハ主刑トシテハ一月乃至五年ノ重禁錮、附加刑トシテハ二圓乃至五十圓ノ罰金トス而シテ建造物ヲ毀壞スルニ因リテ他人ヲ死傷ニ致シタルトキハ毆打創傷ノ各本條ニ照シ重キ條項ニ依リテ處斷セラル

第二 他人ノ所有スル家屋附屬ノ障壁、竝ニ圍池ノ裝飾、田圃ノ圍障及牧場ノ柵欄ヲ毀壞スル罪 本罪ノ刑ハ十一月乃至三月ノ重禁錮又ハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス

第三 他人ノ所有スル需用ノ植物ヲ毀損スル罪 需用ノ植物トハ所謂必要ノ植物ニシテ刑法ニ明示スル如ク稼穡、竹木其他有用ノ植物ヲ謂フ刑法ハ植物ト云フ其意ハ不動産タル立木其他ヲ稱スルニアルヘク若シ伐採セラレタル樹木其他ノ如キハ之ヲ器物ナリト云ハサルヲ得ス本罪ノ刑ハ十一月乃至六月ノ重禁錮又ハ三圓乃至三十圓ノ罰金トス而シテ森林法ニ於テ特別ノ樹木傷害罪ヲ規定シ單ニ罰金ヲ科シタルハ留意ヲ要ス

第四 他人ノ所有スル土地ノ境界ヲ表示スル不動産ヲ毀壞又ハ移轉シタル罪 刑法ニ所謂土地ノ境界ヲ表示シタル物件ハ概ネ不動産ナルヘシ而シテ刑法ハ本罪ニ限リ特ニ他人ノ所有ニ係ルヘキコトヲ示サスト雖モ自己ノ所有ニ係ル場合ニ於テハ罪カ成立セサルコト勿論ナリ本罪ノ刑ハ主刑トシテハ一月乃至六月ノ重禁錮、附加刑トシテハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス

他人ノ所  
有スル不  
動産ヲ損  
害スル罪  
及其刑

#### 第二項 他人ノ所有スル動産ヲ損壞スル罪 及其刑

動産トハ取去罪ニ付キ説明シタル如ク不動産ナラサル有體物ヲ謂ヒ毀棄トハ物

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 一四五



ノ實質ノ全部又ハ一部ヲ損壞スルコト又ハ物ノ效用ヲ失ハシムルコトヲ謂フ而シテ證書類ノ汚損水空氣其他ノ集團物ノ漏出水ノ解消等ノ行爲ハ之ヲ毀棄ト云フコトヲ得ヘシト雖モ禽獸ヲ放ツコト又ハ加工混同其他ニ因リ新物ヲ作出シ又ハ物ヲ隱匿スルカ如キハ通説ニ依レハ毀棄ニアラス

第一 他人ノ所有スル權利義務ニ關スル文書ヲ毀棄シタル罪 刑法ハ官公文書及證書ヲ毀棄シタル罪ハ官公文書偽造罪中ニ之ヲ規定シ本章ニ於テハ單ニ他人ノ所有スル私文書ノ毀棄罪ノミヲ規定ス刑法ハ毀棄滅盡ト規定ス滅盡トハ化學的ニ變體セシムルコトヲ謂フモノナリト雖モ要スルニ毀棄ノ一態様ナリ所謂權利義務ニ關スル文書トハ後ニ文書偽造罪ヲ説明スル際ニ詳述スヘキモ今之ヲ約言スレハ財産上及身分上ノ權利義務ニ關スル文書ヲ謂フニ外ナラス本罪ノ刑ハ主刑トシテハ二月乃至四年ノ重禁錮附加刑トシテハ三圓乃至三十圓ノ罰金トス

第二 他人ノ所有スル家畜ヲ殺害シタル罪

一 牛馬殺害罪 本罪ノ刑ハ主刑トシテハ一月乃至六月ノ重禁錮附加刑トシ

テハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス

二 牛馬以外ノ家畜殺害罪 本罪ハ親告罪ニシテ其刑ハ二圓乃至二十圓ノ罰

金トス

第三 他人ノ所有スル器物ヲ毀棄スル罪 器物トハ人ノ用ニ供スル動産ヲ謂フ電信線權利義務ニ關スル證書ハ器物ナリト雖モ刑法上特別罪タルヲ以テ本罪ヲ構成セス故ニ家畜モ亦器物ノ一種ナルハ明ナリト雖モ之ヲ殺害スル行爲ハ前述ノ如ク特別罪ナリ本罪ノ刑ハ十一月乃至六月ノ重禁錮又ハ三圓乃至三十圓ノ罰金トナレリ

### 第四款 家資分散ニ關スル罪及其刑

家資分散トハ即チ破産ヲ謂フ破産法制定ノ主義ハ大別シテ二トナスコトヲ得即チ一ハ商人及非商人ニ共通シテ規定スルモノニシテ一ハ商人又ハ非商人ニ各別ニ規定スルモノ是ナリ刑法定制ノ當時ニ於テ所謂家資分散トハ商人及非商人ニ共通スル破産ヲ謂ヒシモノナルヘシト雖モ明治二十三年四月法律第三十二號ヲ以テ舊商法ノ發布アリ同年八月法律第六十九號ヲ以テ家資分散法ノ發布アリ舊

家資分散ニ關スル罪及其刑

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑



商法中破産ノミハ家資分散法ト共ニ現行法規タルモノトス而シテ舊商法第三編

第九章ハ有罪破産ヲ規定シ詐欺破産罪及過怠破産罪ヲ規定セルカ故ニ刑法ノ家資分散罪ハ自ラ非商人ノ破産ノミニ其適用ヲ有スルコト、ナレルナリ

家資分散法第一條第一項ニ依レハ民事訴訟法ノ強制執行處分ニ因リ義務ヲ辨濟スル資力ナキ債務者ニ對シテハ管轄裁判所ハ職權ニ因リ又ハ申立ニ因リ決定ヲ以テ家資分散者タルノ宣告ヲ爲スヘシト規定ス然ラハ所謂家資分散ノ際トハ事實上如上ノ決定ヲ受クヘシト認ムヘキ時期又ハ如上ノ決定ヲ受ケタル以後之ニ近接セル時期ヲ謂フニ外ナラサルヘシ

第一 家資分散ノ際其財産ヲ藏匿脱漏シタル罪及虚偽ノ負債ヲ増加シタル罪

本罪ノ刑ハ二月乃至四年ノ重禁錮トス

第二 家資分散ノ際財産ノ藏匿脱漏又ハ虚偽ノ負債ヲ増加スル目的ナルコトヲ知リ之ト契約ヲ爲シタル罪及上述ノ契約ノ締結ヲ周旋シタル罪 本罪ニハ第

一ニ記載シタル罪ノ刑ニ一等ヲ輕減シタル刑ヲ科ス

第三 家資分散ノ際帳簿其他ノ文書ヲ藏匿又ハ毀棄シタル罪 本罪ノ刑ハ一月

乃至二年ノ重禁錮トス

第四 家資分散ノ決定アリタル後一部ノ債權者ニ其債務ヲ辨濟シ因リテ他ノ債權者ヲ害シタル罪 本罪ノ刑ハ第三ニ記載シタル罪ノ刑ト同シ

### 第三節 贓物ニ關スル罪及其刑

所謂贓物ニハ廣狹ノ二意義アリ即チ廣義ノ贓物トハ狹義ノ贓物及罪ニ關シタル物ヲ謂フ

第一 狹義ノ贓物 狹義ノ贓物トハ唯強盜及竊盜ニ因リ其所持ヲ取得シタル物ヲ謂フ

第二 罪ニ關シタル物 刑法ノ明文ニ依レハ詐欺取財其他ノ犯罪ニ關シタル物トアリ故ニ其文字ニ拘泥スルトキハ廣ク罪ニ關シタル物ヲ謂フ如シト雖モ若

シ斯ノ如キ解釋ヲ採用ストセハ所謂供用物ノ如キモ亦之ヲ包含スルニ至リ實際上不穩當ナルカ故ニ今日ニ於ケル通説ニ依レハ凡テ之ヲ竊盜及強盜以外ノ罪ニ因リ所持ヲ取得シタル物ナリト解釋ス

然ラハ廣義ノ贓物トハ即チ罪ニ因リテ所持ヲ取得シタル動産ヲ謂フト解セサル

贓物ニ關  
スル罪及  
其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑 財產ニ對スル罪及其刑 贓物ニ關スル罪及其刑



ヘカラス或學者ハ所謂贓物トハ唯財產權ヲ傷害スル罪ニ付テノミ豫想シ得ヘキ  
モノナリト云ヘリ實際上ヨリ云フトキハ財產ニ關セサル罪ニ付テ贓物ノ生スル  
ハ稀有ナルヘシト雖モ理論上斯ノ如キ制限ヲ付スヘキ特別ノ根據ヲ發見セス  
罪ニ因ル所持ノ取得トハ罪ト所持ノ取得トノ間ニ因果ノ關係アルコトヲ必要ト  
ス

一 罪 所持ノ取得ノ條件タル罪ハ獨逸學者ノ所謂前罪ト稱スルモノニシテ罪  
トハ主體タル能力アル者カ罪責特ニ犯意ヲ有シテ爲シタル行爲ヲ謂フ故ニ特  
別ノ身分又ハ特別ノ事由ニ因リテ刑ヲ免除セラル、行爲及特別ノ事由ニ因リ  
テ訴追セラレサル行爲モ亦罪タルコトハ勿論ナリ而シテ苟モ罪ナル以上ハ其  
重罪、輕罪タルト又ハ違警罪タルトヲ問ハス總テ所謂前罪タルコトヲ得

二 所持ノ取得 所持ノ取得トハ事實上物ノ支配ヲ爲ス地位ニ立ツコトヲ謂フ  
ニ外ナラス而シテ所持ノ取得ハ必ス繼受的ノ取得タルヲ要ス故ニ原始的ニ取  
得シタル物即チ罪ニ因リテ作成セラレタル物ノ如キハ贓物ト云フコトヲ得スレ

三 因果關係 罪ナケレハ所持ノ取得ナカルヘキ關係ハ之ヲ因果關係ト云フ即

チ罪カ所持ヲ取得スル條件タル關係ヲ謂フ故ニ(イ)罪ノ性質上其結果トシテ物  
ノ所持ヲ取得スル場合ナカルヘキ罪ニ付テハ少數ノ異說アリト雖モ贓物ト稱  
スヘキモノナシトスルヲ通説トス(ロ)民法上取消スコトヲ得サル法律行爲ニ因  
リ取得シタル物ハ贓物ニアラス是レ取得者ハ其物ヲ自由ニ處分スヘキ權利ヲ  
得タルヲ以テナリ(ハ)罪ニ牽聯シテ民法上取消スコトヲ得ヘキ法律行爲ニ因リ  
所持ヲ取得シタル物ハ或ハ贓物ニアラストノ見解ナキニアラスト雖モ通説ハ  
之ニ反スルノミナラス我刑法ハ現ニ詐欺取財罪ニ付キ贓物アルコトヲ明定セ  
リ(ニ)罪ニ因リ取得シタル物ニ因リテ間接ニ取得シタル物ハ贓物ニアラス(ホ)苟  
モ因果關係カ存在スル以上ハ善意ノ第三者ヲ經由シタル物ハ勿論惡意ノ第三  
者ヲ經由シタル物ト雖モ尙ホ贓物ナリ

刑法ハ廣義ノ贓物ヲ收受、寄藏、故買又ハ牙保シタル行爲ヲ罪トセリ收受トハ贓物  
ヲ支配スルコトヲ得ル地位ニ立ツコトヲ謂フ故ニ贓物ノ支配權ヲ得タリト云フ  
コトヲ得サル行爲ハ之ヲ收受ト云フヲ得ス寄藏トハ所謂預カル行爲ヲ謂フ即チ  
多少藏匿ノ臭味ヲ有スル行爲ナリ故買トハ贓物ノ有償取得ヲ謂フ特ニ賣買、交換

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 贓物ニ關スル罪及其刑



ニ關ス交換ハ或ハ故買ナル語ト相容レサルカ如シト雖モ余ハ立法ノ精神ニ稽ヘ之ヲ包含スト信ス牙保トハ贓物ノ賣買ヲ媒介シテ其賣買ヲ遂ケシメタルコトヲ謂フ而シテ何か故ニ之ヲ賣買ノ媒介ノミニ限ルヤハ沿革ニ依ルト云フノ外根據ナキヲ以テ近時大審院判例ハ質入ノ媒介等ヲモ包含セシムルニ至レリ

第一、強盜又ハ竊盜ノ贓物ヲ收受、寄藏、故買、牙保シタル罪 本罪ノ刑ハ主刑トシテ一月乃至三年ノ重禁錮附加刑トシテ三圓乃至三十圓ノ罰金及六月乃至二年ノ監視ナリトス

第二 其他ノ罪ノ贓物ヲ收受、寄藏、故買又ハ牙保シタル罪 本罪ノ刑ハ主刑トシテ十一日乃至一年ノ重禁錮附加刑トシテ二圓乃至二十圓ノ罰金ナリトス

第四節 靜謐ヲ害スル罪及其刑

第一款 放火、失火ノ罪及其刑

放火、失火ノ罪ハ物ヲ燒燬スルニ因リ成立ス所謂燒燬ノ何ナルヤニ付テハ從來學者間異說アリテ或ハ物ノ全部ノ燒盡ヲ謂フヤノ疑ナキ能ハスト雖モ物ノ一部ノ燒燬ヲ以テ足レリトスルコトハ殆ト現時ノ通說ナリト云フコトヲ得但其如何ナ

靜謐ヲ害スル罪及其刑  
放火、失火ノ罪及其刑

ル程度マテ燃焼スルコトヲ要スルヤニ付テハ尙ホ別異ナル見解アリ或ハ物カ其資格ニ於テ燃焼スルコトヲ謂フトナスト雖モ火勢カ放火ノ用ニ供シタル材料ニ依ラス獨立シテ物ヲ燃焼スルニ足ルヘキ程度ニ達シタルコトヲ謂フトナスコトハ通說ニシテ而モ最モ妥當ナル見解ナリト信ス此見解ニ依レハ一方ニ於テハ固ヨリ物ノ全部若ハ大部分カ燒盡シタルコトヲ必要トセスト雖モ又一方ニ於テハ單ニ放火ノ用ニ供セシ材料若ハ其物ニ接著スルニ拘ラス其物ヲ構成セサル物カ燃焼スルコトヲ以テ足レリトセス換言スレハ燒燬トハ物ノ一部カ燃焼スルコト及其火勢ハ獨立シテ其物ヲ燒盡スルニ足ルモノナルコトノ二要件ヲ具備スルコトヲ要ス

放火、失火ノ罪ニ付テハ所謂純燒燬罪及準燒燬罪ニ區別スルコトヲ便ナリトス

第一 純燒燬罪

(一) 放火燒燬罪 放火燒燬罪ハ概シテ重罪ナリト雖モ其輕罪タル場合ナルト又ハ輕減シテ輕罪ノ刑ニ處スヘキ場合ナルトヲ區別セス總テ附加刑トシテ監視ニ付スヘキモノナリ而シテ本罪ヲ説明スルニ付テハ目的物ヲ區別スルヲ便トス

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財產ニ對スル罪及其刑 靜謐ヲ害スル罪及其刑



壹 建造物

一 廢屋又ハ柴草肥料等ヲ貯フル屋舎 此種ノ建造物ノ放火燒燬ハ刑法第四百四條ニ該ル而シテ此種ノ建造物ニ付テモ尙ホ自己ノ所有ニ係ルモノト他人ノ所有ニ係ルモノトノ區別アルヘシ其自己ノ所有ニ係ルモノナル場合ハ第四百七條ノ精神ヨリ稽査スレハ本條ノ規定セル罪ニハアラサルヘシト雖モ語句明確ヲ缺クノ結果トシテ多少ノ疑義ナキニアラス

二 家屋

(イ) 行爲者以外ノ者ノ住居スル家屋 行爲者以外ノ者ノ住居スル家屋ニ付テモ之ヲ二ニ區別スヘキモノニシテ行爲者以外ノ者ノ所有ニ係ル場合ハ刑法第四百二條ノ罪ニ該當ス大審院ハ自己ノ所有ニ屬スル家屋ト雖モ他人ニ貸與シテ現ニ住居スル場合ニ於テ之ニ放火燒燬シタル所爲ハ刑法第四百二條ノ犯罪ヲ構成スト判示シタリ蓋實際上ノ必要ヨリ打算スルトキハ大審院ノ如キ見解ヲ採ラサルヘカラサルモ理論上正當ナル解釋ハ寧ロ第四百七條ノ罪ヲ構成ストナスニ在ルカ如シ

(ロ) 行爲者以外ノ者ノ住居セサル家屋 此種ノ家屋ニ付キテハ行爲者ノ住居スル場合及人類カ住居セサル場合ノ區別アリト雖モ何レノ場合ニ於テモ更ニ左ノ區別ヲ爲スコトヲ得ヘシ

- 1 行爲者以外ノ者ノ所有ニ係ルモノ 本罪ハ刑法第四百三條ノ罪ニシテ其刑ハ無期徒刑ナリトス
- 2 行爲者ノ所有ニ係ルモノ 本罪ハ刑法第四百七條ノ罪ニシテ其刑ハ主刑トシテ二月乃至二年ノ重禁錮ナリ

三 其他ノ建造物

(イ) 行爲者以外ノ者ノ住居スルモノ 行爲者以外ノ者即チ他人ノ住居スル建造物ノ放火燒燬ハ其行爲者以外ノ者ノ所有ニ係ルト行爲者ノ所有ニ係ルトヲ區別セス之ヲ罪ト明示スル正條ナシト雖モ家屋以外ノ建造物ハ概テ人間ノ住居ニ供セサルコトヲ常トシ若シ例外ノ場合ニ於テ建造物ヲ住居ニ供セントキハ大概之ヲ家屋ト云フコトヲ得ヘキヲ以テ實際上多大ノ不便ナシ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財產ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財産ニ對スル罪及其刑 靜謐ヲ害スル罪及其刑



(ロ) 行爲者以外ノ者ノ住居セサルモノ 此種ノ建造物ニ付キテハ行爲者  
カ住居スル場合及人類ノ住居セサル場合ノ區別アリト雖モ何レノ場合  
ニ於テモ行爲者以外ノ者ノ所有ニ係ル場合ハ刑法第四百三條ノ罪ニシ  
テ其刑ハ無期徒刑ナリ次ニ行爲者ノ所有ニ係ル場合ハ上述ノ如ク家屋  
ト云フコトヲ得サル限ハ之ヲ罪トセル正條ナシ

貳 船舶、汽車 船舶トハ軍艦ヲモ包含ス汽車トハ單ニ蒸氣力ニ因リ動ク車輛

ノミヲ謂フ而シテ建造物ニ於ケルト同シク行爲者ノ所有ニ係ル船舶、汽車ノ  
放火燒燬ハ第四百五條ノ罪トナルヤ又ハ無罪ナルヤニ付キ疑アリ

一 行爲者以外ノ者ヲ乗載セルモノ 本罪ハ刑法第四百五條第一項ノ罪ニ  
シテ其刑ハ死刑ナリ

二 行爲者以外ノ者ヲ乗載セサルモノ 本罪ハ刑法第四百五條第二項ノ罪  
ニシテ其刑ハ重懲役ナリ行爲者ノミヲ乗載セル船舶、汽車ノ放火燒燬ニ付  
テハ多少ノ異論ヲ爲スノ餘地アルヘシト雖モ余ハ尙ホ刑法第四百五條第  
二項ニ該當スルモノナリト信ス

參 山林ノ竹木、田野ノ穀物、露積シタル柴草、竹木其他ノ物件 此種ノ物ノ放火

燒燬ハ第四百六條ノ罪ニシテ其罪ハ輕懲役ナリト雖モ其行爲者ノ所有ニ係  
ル物ニ付テハ同條ノ罪トナルヤ否ヤニ付キ疑似アルコト勿論ナリトス

(二) 失火燒燬罪 失火燒燬罪トハ過失ニ因リ行爲者以外ノ者ノ所有ニ係ル動産  
不動産ヲ燒燬シタル行爲ヲ謂フ刑法ハ家屋財産ト云フモ單ニ財産ト云フト同  
一ニ解釋セサルヘカラス然レトモ行爲者ノ所有ニ係ル動産、不動産ハ他人カ其  
物上ニ權利ヲ有スル場合ニ於テモ失火燒燬罪ノ目的物トナラサルナリ而シテ  
本罪ノ刑ハ二圓乃至二十圓ノ罰金トス

第二 準燒燬罪

(一) 激發スヘキ物、煤氣井又ハ蒸氣罐ヲ破裂セシメテ他人ノ所有スル動産、不動産  
ヲ毀壞シタル罪 本罪ノ刑ハ放火燒燬罪ノ例ニ同シ

(二) 過失ニ因リ激發スヘキ物、煤氣井又ハ蒸氣罐ヲ破裂セシメテ他人ノ所有スル  
動産、不動産ヲ毀壞シタル罪 本罪ハ失火燒燬罪ノ例ニ同シ

第一款 決水ノ罪及其刑

決水ノ罪  
及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 身體財産ニ對スル重罪、輕罪及其刑  
財産ニ對スル罪及其刑 靜謐ヲ害スル罪及其刑







對スル罪ト規定スト雖モ單ニ天皇又ハ皇族ノ生命、身體、自由及名譽ニ對スル罪ノミニ關スルモノトス

天皇トハ憲法ニ明定スル如ク日本帝國ノ統治者ヲ謂ヒ三后トハ太皇太后、皇太后及皇后ヲ謂ヒ皇太子トハ皇室典範ニ明定スル如ク儲嗣タル皇子ヲ謂フ皇族トハ皇室典範ニ依レハ太皇太后、皇太后、皇后、皇太子、皇太子妃、皇太孫、皇太孫妃、親王、親王妃、內親王、王、王妃、女王ヲ謂フト雖モ本章ニ所謂皇族トハ三后及皇太子ヲ除外シタル者ヲ謂フト解セサルヘカラス

所謂危害ヲ加フル行爲トハ生命、身體又ハ自由ニ關シ危險ノ狀況ニ置ク行爲ヲ謂フ故ニ生命、身體又ハ自由ニ關シ實害ヲ加フル行爲ハ勿論實害ヲ生スヘキ危險ノ狀況ニ置ク行爲ヲモ包含ス而シテ危害ヲ加ヘントシタル行爲トハ上述シタル狀況ニ置カントシタル行爲ヲ謂フ即チ危害ヲ加フル行爲ノ準備及所謂未遂ヲ包含ス所謂不敬ノ行爲トハ名譽ニ對スル行爲ノミナラス體面ニ對スル行爲ヲモ謂フモノトス

### 第二 天皇、三后又ハ皇太子ニ對スル罪

天皇、三后又ハ皇太子ニ對スル罪

本罪ハ日本帝國ノ天皇、三后又ハ皇太子ニ對スル罪ナリ故ニ外國ノ天皇、大統領其他ヲ包含セス又日本帝國ノ攝政、皇太子妃、皇太孫ヲ包含セス

第一 危害罪 所謂危害罪トハ危害ヲ加ヘ又ハ加ヘントスル行爲ヲ謂フ而シテ危害ヲ加ヘントスル行爲ハ危害ヲ加ヘタル行爲ノ準備又ハ未遂ノ狀況ニ屬スルモノナルニ拘ラス重罪ナルヲ以テ更ニ總則ニ所謂未遂犯ヲ認ムルコトヲ得ルヤ否ヤニ付テハ異說アリ余ハ之ヲ認ムルコトヲ得ストノ見解ヲ採ル本罪ノ刑ハ主刑トシテハ死刑ナリトス

第二 不敬罪 本罪ハ不敬ノ行爲ニ關ス而シテ刑法第百十七條第二項ハ皇陵ニ對スル不敬罪ヲ認メタリ皇陵自體ハ何等ノ法物ヲモ有セス學者或ハ皇陵ニ對スル不敬罪トハ皇陵ニ對シ現實ニ不敬ノ行爲ヲ爲スニ依リ今上陛下ニ不敬ヲ爲ス罪ナリト曰フ立法ノ趣意ニ副ハサルノ感ナキニアラスト雖モ余ハ此見解ヲ採ル此見解ニ依レハ皇陵ニ對スル不敬罪ニ付キ特ニ規定ヲ設クルノ必要ナキニ至ルヘシ皇陵ノ意義ニ付テハ異說アリ(1)或ハ廣ク皇家ニ屬スル尊貴ノ墳墓ヲ謂フトナシ(2)或ハ歷代ノ天皇ノ墳墓ノミヲ謂フトナス余ハ第二ノ見解ヲ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 公益ニ關スル重罪、輕罪及其刑 皇室ニ對スル罪及其刑 天皇、三后又ハ皇太子ニ對スル罪 皇族ニ對スル罪



皇族ニ對スル罪

探ル本罪ノ刑ハ主刑トシテ三月乃至五年ノ重禁錮附加刑トシテ二十圓乃至二百圓ノ罰金及六月乃至二年ノ監視ナリトス

### 第三 皇族ニ對スル罪

第一 危害罪 本罪ニ付テハ危害ヲ加ヘタルトキハ主刑トシテハ死刑ヲ科シ危害ヲ加ヘントシタルトキハ主刑トシテハ無期徒刑ヲ科ス

第二 不敬罪 本罪ノ刑ハ主刑トシテ二月乃至四年ノ重禁錮附加刑トシテ十圓乃至百圓ノ罰金及六月乃至二年ノ監視トス

## 第二章 國事ニ關スル罪及其刑

國事ニ關スル罪及其刑

### 第一節 總說

所謂國事罪ナル語ニ對シテハ正確ナル定義ヲ下シ難シト雖モ要スルニ其特徵ハ何等カ政治的ノ意義ヲ有スル犯行ナルヘク苟モ政治的意義ヲ有スル犯行ナランカ身體ニ對スル罪、財産ニ對スル罪又ハ一般ニ公益ニ關スル罪ト雖モ皆之ヲ國事罪トナスヘキナリ然ラハ國事罪トハ政治的意義ヲ有スル通常罪ニ外ナラス刑法ハ國事罪ニ付キ特別ナル刑ヲ科セリ蓋國事罪ノ如キハ多クハ赤心報國ノ義

士ノ犯スモノニシテ一旦是非ノ判斷ヲ誤リタルニ出ツル犯行ニ過キサルカ故ニ沿革上各國ハ皆國事罪ニ對シテハ其犯罪者ヲ多大ニ侮辱セサル刑ヲ科スルコトトシ現今多クハ無定役刑ヲ科セリ然レトモ此歴史の思想ハ顧フニ刑法カ單純ナル主觀主義ヲ根據トシ法律及道德間ノ區別カ曖昧ナリシ時代ノ遺物ナルヘク進歩セル今日ノ法理ニ適セサルナリ蓋刑法ハ社會ノ進歩ト共ニ漸ク舊時ノ客觀主義ニ傾キ犯行ノ主觀的情狀カ頗ル憐ムヘキモノアリトスルモ其客觀的ノ事實カ務メテ抑制スヘキモノナリトセハ寧ロ嚴刑ヲ科スヘシト爲スニ至レリ而シテ國事罪ヲ客觀的ニ觀察スレハ社會ニ與フル實害ノ甚大ナルコトハ寔ニ酸鼻スキモノアルニアラスヤ近時ノ立法ニ於テモ定役ノ有無ヲ以テ常事罪ノ刑ト所謂國事罪ノ刑トヲ區別スルハ事實ナリ然レトモ此二者ヲ區別スルハ二者ニ別異ノ待遇ヲ與ノル思想ニ根據スルモノニシテ必シモ以テ國事罪ヲ優遇セントスルニアラサルヘシ

## 第二節 内亂ニ關スル罪及其刑

### 第一款 總說

内亂ニ關スル罪及其刑

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 公益ニ關スル重罪、輕罪及其刑 國事ニ關スル罪及其刑 總說 内亂ニ關スル罪及其刑



所謂内亂トハ不正確ナル語ニシテ其意義ハ之ヲ常識ニ訴ヘテ判断セサルヘカラ  
ス思フニ内亂トハ其對手ヲ國家トシテ承認スルニ至ラサル國內戰爭ノ状態即チ  
政治的ノ意義ヲ有スル重大ナル暴動ヲ謂フナルヘシ故ニ内亂行爲トハ一定ノ目  
的ヲ有スル各般ノ罪ニシテ既ニ本章ノ總說ニ述ヘタルカ如ク直接國家ニ對スル  
罪及直接私人ニ對スル罪ノ全部ヲ包含スルコトニ注意スヘシ

### 第二款 所謂内亂罪及其刑

#### 第一項 内亂罪ノ既遂

##### 第一目 純内亂罪及其刑

所謂純内亂行爲トハ朝憲ヲ紊亂スル目的ヲ以テスル暴動行爲ヲ謂フ

第一 朝憲紊亂ノ目的 朝憲ノ意義ニ付テハ學者間異論アリト雖モ要スルニ國  
家社會自體ノ秩序ヲ謂フニ過キス然ラハ朝憲紊亂トハ國家社會自體ノ秩序ヲ  
破壞スルコトヲ謂ヒ國家社會自體ノ秩序ヲ破壞スルトハ刑法ニ例示スル如ク  
政府ノ顛覆、邦土ノ借竊ハ勿論凡ソ法律ニ規定シタル國家制度ノ破壞ヲ謂フモ  
ノトス

所謂内亂  
罪及其刑  
内亂罪ノ  
既遂  
純内亂罪  
及其刑

第二 暴動 純内亂行爲ハ單ニ暴動ヲ爲スヲ以テ足り暴動ニ依リテ朝憲紊亂ノ

目的ヲ達シタルコトヲ必要トセス暴動行爲ニ因リテ傷害スル法物ノ如何ニ依  
リテ之ヲ殺人行爲、傷人行爲、賊盜行爲、加辱行爲其他國家社會ノ安寧ヲ害スル各  
般ノ行爲ニ區別スルコトヲ得ヘク又朝憲紊亂ノ目的ヲ遂行スルニ付キ必要ナ  
ル行爲ノ程度ノ如何ニ依リテ之ヲ暴動行爲ノ主動者、樞要ナル地位ヲ占ムル者  
又ハ單ニ機械的ノ勞役ニ服スル者ニ區別スルコトヲ得ヘシ

刑法ハ純内亂行爲ニ因リテ傷害スル法物ノ如何ニ因リテハ其罪ヲ別異ニセサル  
ニ拘ラス其行爲カ朝憲紊亂ノ目的ヲ遂行スルニ付キ必要ナル行爲ノ程度ノ如何  
ニ因リテハ其罪ヲ區別セリ

一 主動者 純内亂行爲ノ主動者トハ其首魁及教唆者ヲ謂ヒ主刑トシテハ死刑  
ヲ科ス首魁トハ暴動團體中ノ事實上ノ最優者ニシテ暴動開始ノ際ニ於ケル最  
優者ナルコトヲ通常トスト雖モ必シモ其一致ヲ必要トセサルノミナラス時ニ  
或ハ暴動開始後ニ干與セル者ナルニ拘ラス其前ノ最優者ヲ壓倒シテ遂ニ暴動  
團體間ノ最優者タル者ナキニアラス刑法カ首魁ト云フハ寧ロ暴動鎮定ノ際ニ

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 公益ニ關スル重罪、輕罪及其刑  
國事ニ關スル罪及其刑 内亂ニ關スル罪及其刑



於ケル最優者ヲ謂フモノトス教唆者トハ純内亂罪ノ教唆者ヲ謂ヒ從テ事實上  
概ネ暴動開始ノ際ニ於ケル最優者ノ教唆者ヲ意味スヘシト雖モ必シモ所謂首  
魁ノ教唆者ヲ指示スルモノト解スルコトヲ得ス

二 樞要ノ地位ヲ占ムル者 樞要ナル地位ヲ占ムル者ニ二種アリ

(イ) 刑法ニ所謂樞要ノ職務ヲ爲ス者トハ主トシテ暴動團體ノ指揮者即チ部隊  
長又ハ暴動團體ノ献策者即チ上級ノ參謀官ヲ謂フ而シテ此樞要ノ地位ヲ占  
ムル者ノ間ニ於テモ其主觀的及客觀的ノ情狀ニ自ラ輕重ノ差アルヘキヲ以  
テ其情狀重キ者ニ對シテハ無期流刑ヲ科シ其情狀輕キ者ニ對シテハ主刑ト  
シテハ有期流刑ヲ科ス

(ロ) 刑法ニ所謂諸般ノ職務ヲ爲ス者トハ暴動團體ノ部隊長又ハ上級ノ參謀官  
タルニ至ラスト雖モ亦單ニ機械的ノ勞役ニ服スルニアラス例ハ軍資及軍器  
ノ供給者下級ノ部隊長下級ノ參謀官等ヲ謂フナリ刑法ハ兵器金穀ヲ資給シ  
又ハ諸般ノ職務ヲ爲シタル者ハ云々ト規定セリ又ハナル語ヲ使用スルヲ以  
テ諸般ノ職務ノ何タルヤヲ明ニシ難キモ刑法ノ眞意ハ蓋其他諸般ノ職務ヲ

爲シ云々ト云フニアルヘシ其結果トシテ諸般ノ職務トハ兵器金穀ヲ資給ス  
ル事務其他之ニ類似スル事務ヲ謂フト解スルヲ可トス是等ノ者ノ中ニハ其  
情狀ニ輕重ノ別アルヘク其重キ者ニハ主刑トシテハ重禁獄ヲ科シ其輕キ者  
ニハ主刑トシテハ輕禁獄ヲ科ス

三 機械的勞役ニ服スル者 刑法ハ教唆ニ乘シテ附和隨行シ又ハ指揮ヲ受ケテ  
雜役ニ供シタル者ハ云々ト規定スト雖モ兵卒又ハ人夫ヲ謂フノ意ニ過キスシ  
テ畢竟單ニ暴動ニ干與シタル者即チ機械的ノ勞役ニ服シタル者ヲ謂フナリ此  
種ノ者ニハ主刑トシテハ二年乃至五年ノ輕禁錮ヲ科ス

### 第二目 準内亂罪及其刑

刑法ハ政府ヲ擾亂スルノ目的ヲ以テ人ヲ謀殺シタル者ハ云々ト規定シ内亂ヲ爲  
ス目的ヲ以テト云ハス余ハ立法ノ眞意ハ内亂ヲ爲ス目的即チ朝憲紊亂ヲ目的ト  
シテ暴動ヲ爲ス意思ヲ以テ人ヲ謀殺シタル罪ヲ規定スルニ在リト解釋シ從テ本  
條ハ内亂ノ準備行爲ヲ罰スル規定ノ一ナリト解釋スト雖モ刑法カ政府擾亂ノ目  
的ヲ以テ云々ト明記セルヲ以テ特ニ茲ニ準内亂罪トシテ説明スル所以ナリ而シ

準内亂罪  
及其刑

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 公益ニ關スル重罪、輕罪及其刑  
凶害ニ關スル罪及其刑 内亂ニ關スル罪及其刑



テ準内亂罪ナルヲ以テ政府變亂ノ目的ヲ以テ暴動ヲ開始シ人ヲ謀殺シタル行爲ハ當然純内亂罪タルヘシ刑法ハ兵ヲ擧クルニ至ラスト雖モト規定シテ其暴動開始前ナルヘキコトヲ暗示セリ政府變亂トハ單ニ現在ノ政府ヲ紛擾セシムルコトヲ謂フニ過キスシテ政府變亂ノ目的トハ朝憲紊亂ノ目的中ニ包含セラルヘキモノナリト信ス而シテ本罪ハ政府ノ要路ニ在ル者ヲ謀殺シタル場合ニアラサレハ成立セスト解ス所謂政府ノ要路ニ在ル者トハ其死去ハ以テ政府ヲ動搖セシムルニ足ルヘキ勢力ヲ有スル者ヲ謂フニ外ナラス刑法ハ通常ノ謀殺罪ニ對シテハ死刑ヲ科シ其殺害者ニ對シテモ亦死刑ヲ科ス今穢テ準内亂ノ罪ニ對スル刑ヲ見ルニ死刑ナリ本罪ハ謀殺罪ノ特別罪タルニ拘ラス通常ノ謀殺罪ニ對スルト同刑ヲ科シタルコト、ナルヲ以テ或ハ準内亂罪ヲ規定スル必要ナシト論スルコトヲ得ルカ如シ唯死刑ヲ科スル點ニ至リテハ二者即チ一ナリト雖モ通常ノ謀殺罪ナリトスレハ常事罪ナリ準内亂罪ナリトスレハ國事罪ナリ從テ刑ノ減輕ノ場合ニ於テ一ハ徒刑トナリ他ハ流刑トナルノ區別アルコトヲ注意スヘシ

第一項 内亂ノ未遂罪及其刑

内亂ノ未遂罪及其刑

所謂未遂トハ法律上罪トナルヘキ程度ノ未遂ノ義ニシテ内亂行爲ニ著手シ未タ之ヲ遂ケサル状態ヲ謂フ

第一 純内亂罪ノ未遂

第二 準内亂罪ノ未遂

刑法ハ其第二百二十四條ニ於テ前三條ノ罪ハ未遂犯罪ノ時ニ於テ乃チ本刑ヲ科スト規定ス之カ解釋ニ付キ多少ノ異說アリト雖モ今日ノ通說ニ依レハ前三條ノ罪ニ付テハ其未遂ノ場合ニ於テモ總則ノ規定ヲ適用セスト解スヘキモノトセルカ如シ

第一 純内亂ノ未遂罪ニ對スル刑ハ純内亂罪ノ既遂ノ刑ニ同シ

第二 準内亂ノ未遂罪ニ對スル刑ハ準内亂罪ノ既遂ノ刑ニ同シ

第三項 内亂ノ準備罪

第一目 總說

準備トハ所謂豫備及陰謀ヲ謂フ刑法ハ罪ノ豫備又ハ陰謀ハ唯各本條ニ於テ別ニ刑名ヲ記載シタル場合ニ於テノミ之ヲ罪トス内亂ノ準備罪ノ如キハ此除外例ノ

内亂ノ準備罪  
總說

刑法各論

本論 重罪、輕罪及其刑 公益ニ關スル重罪、輕罪及其刑  
國事ニ關スル罪及其刑 内亂ニ關スル罪及其刑



一 タルモノナリ

刑法ハ其他内亂ノ豫備ヲ爲シタル者ハ第二百一十一條ノ例ニ照シ各一等ヲ減スト規定シ内亂ノ豫備ノ行爲ヲ例示シテ兵隊ノ招募又ハ兵器金穀ノ準備ト爲セリ然ラハ總テ内亂行爲ノ豫備ヲ爲シタル場合ニ於テハ原則トシテハ

一 首魁及教唆者ニハ主刑トシテハ無期流刑ヲ科シ

二 樞要ノ職務ヲ爲シタル者ニハ主刑トシテハ有期流刑又ハ重禁獄ヲ科シ諸般ノ職務ヲ爲シタル者ニハ主刑トシテハ輕禁獄又ハ二年乃至五年ノ輕禁錮ヲ科

ス

三 機械的ノ勞役ニ服シタル者ニハ主刑トシテハ一年六月乃至三年九月ノ輕禁錮ヲ科スヘキモノトス

刑法ハ内亂ノ陰謀ヲ爲シタル者ハ各二等ヲ減ス下規定ス各二等ヲ減ストハ前項ニ所謂第二百一十一條ノ例ニ照シテ減等スル意義ナルコト固ヨリ疑ナシ

刑法ハ内亂行爲ノ特質ニ鑑ミテ上述ノ原則ニ除外例ヲ認メタリ蓋内亂行爲ハ之ヲ未發ニ防止スルヲ最上ノ政略トシ本刑ヲ免除スル自首ノ特例ヲ認メタリ故ニ

刑法ニ於テハ内亂行爲ノ既遂又ハ未遂罪ヲ犯シタル者ニハ自首シタルトキト雖モ總則ノ自首規定ノ適用ニ依リテ唯本刑ニ一等ヲ減スルヲ以テ足レリトシタルニ拘ラス準備ヲ爲シタル者ニ付テノミ自首ニ原因シテ本刑ヲ免除スル法制ヲ認メタリ至當ノ立法ト云フヘシ刑法ハ内亂ノ豫備又ハ陰謀ヲ爲スト雖モ未タ其事ヲ行ハサル前ニ於テ官ニ自首シタル者ハ本刑ヲ免シ六月乃至三年ノ監視ニ處スト規定ス此規定ニ關シテハ二箇ノ疑問アルヲ免レス

第一 自首ノ條件

刑法ハ故ラニ未タ其事ヲ行ハサル前ニ於テ官ニ自首シタル者ト規定シタルヲ以テ本條ノ自首ハ總則ノ自首ト全然其條件ヲ區別スルヤノ疑ナキ能ハスシテ或ハ本條ノ自首ハ(一)内亂ノ豫備又ハ陰謀タル行爲ヲ爲シタル者カ(二)内亂ヲ行ハサル前(三)官ニ自首スル行爲ニ依リテ成立スト言フ者アリ余ハ之ニ反シテ本條ノ自首ニ付テモ尙ホ總則ノ自首ニ必要ナル條件ハ總テ必要ナリト解釋シ尙ホ之ヲ以テ足ルト解釋ス刑法ハ未タ其事ヲ行ハサル前ト明記スルモ事ヲ行ヘハ即チ内亂行爲ノ既遂又ハ未遂タルヘク内亂ノ準備トハ謂フヘカラサルヲ以

刑法各論 本論 重罪、輕罪及其刑 公益ニ關スル重罪、輕罪及其刑 國事ニ關スル罪及其刑 内亂ニ關スル罪及其刑