

刑法總則之修改與實用

高仰止著

高仰止著

刑法總則之理論與實用

五南圖書出版公司印行

中華民國七十二年一月初版
中華民國七十三年一月再版
中華民國七十五年八月三版

刑法總則之理論與實用（全一冊）

定價：平裝新臺幣伍佰元正

著作人：高仰止
發行者：高仰止

臺北縣永和市竹林路十九號七樓
郵儲劃撥帳戶第0102042-9號
總經理：五南圖書出版公司

臺北市銅山街一號
電話：三九一—六五四二

印刷者：文滙印刷廠有限公司

臺北市環河南路二段二一號
電話：三〇二—一七〇一三

版權所有
翻印必究

序

刑法總則乃一切刑罰法規共同適用之原理原則，在理論方面固宜作深入之研究，而實用上尤須注意其妥適性，因能重視實務之績效，然後對於理論之發揮，方不致徒託空言，流於空談。著者自民國四十年全國性高等考試司法官考試及第以來，從事檢察、審判、司法行政、法律研究等工作，條逾三十載，每以業務需要，隨時蒐集資料及書刊雜誌，都千餘冊，均經加以分析保存。其間復因在東吳、東海、中國文化等大學及司法官訓練所講授刑法、刑事訴訟法、少年事件處理法及刑事政策各課程，為期所編教材內容充實，教學兩宜起見，乃多所涉獵，詳為研究，對於刑法之理論與實用兩方面，未敢有所偏廢，然如何求其貫通踐履，則心嚮往之，孜孜不敢稍怠。

民國五十年初，著者赴美國明尼蘇達大學研究，六十年春復在日本駒澤大學進修，歸國後，整理筆記及各種資料，著有刑法總論一書問世，猥蒙法

界先進之謬許，對該書簿有好評。惟十餘年來法學理論之推演，新近實務見解之形成，多有可觀，亟待補充修正，以供學術研究及實用參考，爰參酌德日諸國新近理論，大法官會議近年解釋，最高法院最新裁判要旨，司法院及法務部對各法院法律問題之釋答等，於廣徵博引，鉤玄稽要之中，揚蕪存菁，重予編撰，作平實之論述，冠其名曰「刑法總則之理論與實用」，試再問世。

尚祈
自慚學識謏陋，經驗淺薄，而倉猝成篇，舛誤闕漏之處，當在所難免，

海內外宏達，有以指正，則幸甚矣，是為序。

中華民國七十二年一月高仰止謹識

凡例

(刑二五之一)	刑法第二十五條第一項
(刑一〇七之一(1))	刑法第一〇七條第一項第一款
(刑八六之二但書)	刑法第八十六條第二項但書
(刑訴三〇三之(4))	刑事訴訟法第三〇三條第四款
(少年五四)	少年事件處理法第五十四條
(憲一二九)	憲法第一二九條
(民九六七)	民法第九六七條
(赦二之(2))	赦免法第二條第二款
(監行刑八二)	監獄行刑法第八十二條
(行刑累進四)	行刑累進處遇條例第四條
(外監一四之一)	外役監條例第十四條第一項
(保執三九)	保安處分執行法第三十九條
(破一五四之(8))	破產法第一五四條第三款
(九統一二八三)	前大理院民國九年統字第一二八三條解釋(前大理院解釋自民國元年第一號至民國十六年第二〇一二號均冠以「統」字)

- (九上五「六」)……………前大理院民國九年上字第五四六號判例
- (二四上三三四〇)……………最高法院民國二十四年上字第三三四〇號判例
- (四七臺上一五二三)……………最高法院民國四十七年臺上字第一五二三號判例
- (議二五、二、一〇)……………最高法院民國二十五年二月十日刑事庭會議決議(近年來刑事庭會議之「決議」，亦有稱為「決定」者)
- (解一二〇)……………最高法院解釋例第一二〇號(最高法院解釋例自民國十六年十二月至民國十七年十一月共二四五則均冠以「解」字)
- (二〇院六二六)……………司法院民國二十年院字第六二六號解釋(司法院解釋自民國十八年第一號至民國三十四年第二八七五號均冠以「院」字)
- (三四院解三〇二六)……………司法院民國三十四年院解字第三〇二六號解釋(自民國三十四年第二八七六號至民國三十七年第四〇九七號解釋均冠以「院解」字)
- (釋一七六)……………司法院大法官會議釋字第一七六號解釋(自民國三十八年一月起司法院大法官會議解釋均冠以「釋」字)

刑法總則之理論與實用 目錄

第一編 緒 論

第一章 刑法之概念

第一節 刑法之意義

第一、刑法之定義.....一

第二、刑法與刑事法.....二

第二節 刑法之本質

第一、刑法之性質.....四

第二、刑法規範之性質.....六

第三節 刑法之機能

第一、規律的機能.....八

第二、保障的機能.....九

刑法總則之理論與實用

二

第三、保護的機能

一九

第四、保全與教育的機能

一〇

第四節 刑法之類別

第一、普通刑法與特別刑法

一一

第二、恒久刑法與限時刑法

一二

第三、實質刑法與形式刑法

一二

第四、廣義刑法與狹義刑法

一三

第五、單一刑法與附屬刑法

一三

第六、完備刑法與空白刑法

一四

第五節 刑法之沿革

第一、西方刑法之沿革

一五

第二、我國刑法之沿革

一八

第二章 刑法學

第一節 刑法學之意義

一九

第二節	刑法學之輔助科學	三三
-----	----------	----

第三章 刑法之理論

第一節	概說——刑法之目的	三七
-----	-----------	----

第二節	犯罪理論——客觀主義與主觀主義	
-----	-----------------	--

第一、客觀主義	三九
---------	----

第二、主觀主義	四〇
---------	----

第三節	刑罰理論——應報主義與目的主義	
-----	-----------------	--

第一、應報主義	四一
---------	----

第二、目的主義	四二
---------	----

第四節	各種主義之相互關係	四五
-----	-----------	----

第五節	我國現行刑法之立法主義	
-----	-------------	--

第一、關於刑罰基礎之理論	四七
--------------	----

第二、關於刑罰目的之理論·····	五〇
-------------------	----

第四章 刑法之學派

第一節 舊派——古典學派·····	五三
第二節 新派——實證學派·····	五六
第三節 兩派理論之比較·····	六二

第五章 刑法之制度與淵源

第一節 罪刑法定主義·····	
第一、罰刑法定主義與罪刑擅斷主義·····	六五
第二、罪刑法定主義之起源·····	六六
第三、罪刑法定主義之基本原則·····	六八
第四、我國刑法關於罪刑法定主義之規定·····	七一
第二節 刑法之法源·····	

第一、成文法·····	七四
第二、習慣法·····	七四
第三、緊急命令與緊急處分·····	七五
第四、判例·····	七五
第五、解釋·····	七六

第六章 刑法之效力

第一節 關於時之效力

第一、刑法效力之發生與終止·····	七九
第二、刑法不溯既往之原則及其例外·····	八〇
第三、刑法不後及之原則及其例外·····	八一
第四、刑法之變更·····	八二

第二節 關於地之效力

第一、刑法關於地之效力之立法主義·····	九〇
第二、我國刑法所採之主義·····	九二
第三、隔地犯·····	九六

第四、外國法院裁判之效力·····	九七
-------------------	----

第三節 關於人之效力

第一、刑法對人效力之原則·····	一〇二
第二、國內法上之例外·····	一〇三
第三、國際慣例上之例外·····	一〇四

第七章 刑法之解釋

第一節 刑法解釋之種類

第一、文理解釋與論理解釋·····	一〇八
第二、行政解釋、司法解釋與立法解釋·····	一一〇
第三、類推解釋與當然解釋·····	一一一
第四、學說解釋與比較解釋·····	一二二

第二節 刑法用語之解釋

第一、以上、以下、以內·····	一一四
第二、公務員·····	一一四

第三、公文書	一一六
--------	-----

第四、重傷	一一七
-------	-----

第五、其他字義	一一九
---------	-----

第八章 刑法與他法之關係

第一、刑法與憲法之關係	一二一
-------------	-----

第二、刑法與行政法之關係	一二三
--------------	-----

第三、刑法與民法之關係	一二四
-------------	-----

第九章 刑法總則適用範圍	一二六
--------------	-----

第十章 國際司法之互助

第一、囑託調查	一二九
---------	-----

第二、引渡犯人	一三〇
---------	-----

第二編 犯罪論

第一章 犯罪之概念

第一節 犯罪之意義

第一、犯罪之本質.....	一三四
第二、犯罪之成立標準.....	一三五
第三、犯罪之意義.....	一三六

第二節 犯罪之分類

第一、自然犯與法定犯.....	一三九
第二、國事犯與常事犯.....	一四一
第三、實質犯與形式犯.....	一四二
第四、實害犯與危險犯.....	一四三
第五、即時犯與繼續犯.....	一四四
第六、目的犯、傾向犯與表現犯.....	一四六
第七、結合犯與結果加重犯.....	一四七
第八、隔地犯與隔時犯.....	一四八
第九、身分犯與非身分犯.....	一四八
第十、現行犯與非現行犯.....	一四九
第十一、親告罪與非親告罪.....	一四九

第十二、其他有關犯罪之分類·····	一四九
--------------------	-----

第三節 犯罪之要件

第一、犯罪要件之意義·····	一五一
第二、學者間對於犯罪要件之各種分類方法·····	一五二
第三、本書關於犯罪要件所採分類方法·····	一五三

第二章 構成要件該當性

第一節 構成要件該當性之概念

第一、構成要件該當性之意義·····	一五七
第二、構成要件之分類·····	一六〇
第三、構成要件之要素·····	一六一
第四、其他相似要件與構成要件之區別·····	一六三

第二節 犯罪之主體

第一、犯罪主體之意義·····	一六七
第二、自然人·····	一六七

第三節 法人·····	一六八
-------------	-----

第三節 犯罪之客體

第一、被害法益·····	一七一
第二、被害人·····	一七二
第三、犯罪客體與行為客體·····	一七三

第四節 犯罪之行為

第一、行為之概念·····	一七五
第二、行為之階段·····	一七七
第三、行為之分類·····	一八〇

第五節 犯罪行為與因果關係

第一、因果關係之概念·····	一八四
第二、因果關係之學說·····	一八五
第三、消極行為與因果關係·····	一九〇
第四、加重結果與因果關係·····	一九四
第五、因果關係中斷論與責任更新論·····	一九六