

圖表說明

刑事訴訟法概論

謝瑞智 博士 著

By Dr. Zui-Chi Hsieh

Easy

Textbook of Criminal Procedure

依最新修正之刑事訴訟規定之程序，用圖表輔助解說
高普特考、法律實務者、初學者及學生之重要參考
附2011、2012年高普特考測驗題及各編章之出現率

臺灣商務印書館

圖表說明

刑事訴訟法概論

法律人要做弱勢者的守護神，不可又聾、又瞎、
又啞，才不會淪為替不法政權服務。

許迺曼博士 (Dr. Bernd Schunemann) 2009.09.15在政治大學接受名譽博士演講

In criminalibus probationes debent esse luce clariores.
在刑事裁判，證據必須比天日還光亮。

The ignorance of a judge is the misfortune of the innocent.
法官的無知，對無辜者是一種災難。

By Dr. Zui-Chi Hsieh

謝瑞智 著

維也納大學法政學博士

序

從台灣統治的歷史言，政府遷台就實施戒嚴統治，究竟是如何審判、被告如何辯護？人民無從得知。而戒嚴法第8條規定：「戒嚴時期，接戰地域內，關於刑法上左列各罪，軍事機關得自行審判或交法院審判之。」直至41年5月10日為緩和社會之衝擊，乃公布「台灣省戒嚴時期軍法機關自行審判及交法院審判案件劃分辦法」，但其中犯戡亂時期檢肅匪諜條例、懲治叛亂條例、盜賣買受械彈軍油案件及懲治盜匪條例等罪，仍保留在軍法審判；而戒嚴竟至民國76年始行解除，其長達38年所實施之秘密審判制，以致民國56年政府遷台後第一次修訂之新刑事訴訟法，只能適用在一般犯罪上，當時的司法體系可謂並未完整。

軍法審判一如前述，一般審判制度亦均以職權主義為主。不僅司法體系已習慣於職權進行主義之運作，一般民間法曹亦不得不依順進行。

蓋政治社會之變遷，必然附隨著刑事訴訟法之改革修正，因刑訴法不論是實體法或程序法，常為統治階級所御用，此不僅我國如此，各外國亦不難發現其共通之法則。

為此，筆者乃於民國73年邀請日本前札幌高等法院院長橫川敏雄來台講授刑事訴訟上，職權主義與當事人進行主義之比較，以及日本起訴狀一本主義之特點，並舉行座談，深得司法界普遍的好評。橫川院長對筆者說：「當事人進行

主義，乃是民主國家未來發展之趨勢。希望你能把這一把火點著，不要讓它熄滅，有一天一定會成為光彩燦爛的火炬。」

筆者於是將橫川院長之手著：“JUSTICE”一書譯成中文，名為《公正的審判》，於民國82年在台出版，這一連串的努力，對司法體系產生影響，司法院乃於88年召開「全國司法改革會議」，並於91年2月8日修正刑事訴訟法，將先前實施的職權主義，改為「改良式當事人進行主義」，重點在貫徹無罪推定原則，檢察官應對犯罪負實質的舉證責任，法庭的證據調查，由當事人主導，法院只在必須澄清真相，或是為了維護公平正義及被告之重大利益時，才發揮職權調查證據。

因此，本書除了以解釋刑事訴訟法條文之重要內容外，並從統一性及體系性的方向，將各種問題從本質上加以說明，對於當前施行的缺失，仍不吝惜篇幅，以實例列舉說明，俾為今後改革之依據。

本書為使讀者易於掌握重點，其編章順序，均依實際刑事訴訟法規定之條文次序，分章節配合圖表簡明論述，使讀者能在最短時間內，洞悉刑事訴訟法複雜之全貌，在章節之後，附有歷年高普特考試題，而書後並附有100及101年之測驗題，以為讀者準備考試參考之用。

謝瑞智 謹識

2012年9月

凡 例

少 5 之 1.....	少年事件處理法第 5 條之 1
公選 100VI.....	公職人員選舉罷免法第 100 條第 6 項
公辯 1.....	公設辯護人條例第 1 條
日刑訴 20.....	日本刑事訴訟法第 20 條
民 8.....	民法第 8 條
司釋 165.....	司法院大法官會議釋字第 165 號解釋
刑 9.....	刑法第 9 條
刑訴 27.....	刑事訴訟法第 27 條
刑訴施 2.....	刑事訴訟法施行法第 2 條
刑訴事項 95.....	法院辦理刑事訴訟案件應行注意事項第 95 條
法組 58.....	法院組織法第 58 條
律 23.....	律師法第 23 條
洗 11V.....	洗錢防制法第 11 條第 5 項
軍審 1 I.....	軍事審判法第 1 條第 1 項
旁 3 I.....	法庭旁聽規則第 3 條第 1 項
海巡 3.....	海岸巡防法第 3 條
國安 5 之 1IV.....	國家安全法第 5 條之 1 第 4 項
移民署 2 I.....	內政部入出國及移民署組織法第 2 條第 1 項
組犯 12 I.....	組織犯罪防制條例第 12 條第 1 項
貪 8 I.....	貪污治罪條例第 8 條第 1 項
赦 2.....	赦免法第 2 條
通監 5V.....	通訊保障及監察法第 5 條第 5 項
速審 8.....	刑事受審判決法第 8 條
陸刑 6.....	陸海空軍刑法第 6 條
鄉調 27 I.....	鄉鎮市調解條例第 27 條第 1 項
槍 18.....	槍砲彈藥刀械管制條例第 18 條
監行刑 90.....	監獄行刑法第 90 條
調組 14.....	法務部調查局組織法第 14 條
憲 73.....	中華民國憲法第 73 條
憲修 4VIII.....	中華民國憲法增修條文第 4 條第 8 項
總選 86IV.....	總統副總統選舉罷免法第 86 條第 4 項
證保 14II.....	證人保護法第 14 條第 2 項
警察 9 ③.....	警察法第 9 條第 3 款
竊賊 6.....	竊盜犯贓物犯保安處分條例第 6 條

刑事訴訟法概論

目錄大綱

謝瑞智博士著

緒論

第一章	概說	1
第二章	刑事訴訟法之效力	16

第一編 總則

第一章	法例	21
第二章	法院之管轄	26
第三章	法院職員之迴避	43
第四章	辯護人、輔佐人及代理人	51
第五章	文書	66
第六章	送達	70
第七章	期日及期間	73
第八章	被告之傳喚及拘提	83
第九章	被告之訊問	106
第十章	被告之羈押	111
第十一章	搜索及扣押	131
第十二章	證據	144
第十三章	裁判	224

第二編 第一審

第一章	公訴	234
第二章	自訴	332

第三編 上訴

第一章	通則	349
第二章	第二審	362
第三章	第三審	374

第四編 抗告

第一章	抗告	404
第二章	再抗告	411
第三章	準抗告	414

第五編 再審

第六編 非常上訴

第一章	非常上訴概說	430
-----	--------------	-----

第二章	非常上訴之提起.....	433
第三章	非常上訴之審判.....	435
第四章	非常上訴之效力.....	437
第七編	簡易程序	
第一章	簡易程序概說.....	438
第二章	檢察官之求刑與法院之量刑.....	440
第三章	簡易裁判之救濟.....	443
第七編之一	協商程序	444
第八編	執行	
第一章	執行之概念.....	451
第二章	裁判執行之機關.....	453
第三章	指揮執行與執行之順序.....	455
第四章	各種裁判之執行.....	456
第九編	附帶民事訴訟	
第一章	附帶民事訴訟之概念.....	468
第二章	附帶民事訴訟之當事人.....	470
第三章	附帶民事訴訟之提起.....	472
第四章	附帶民事訴訟之管轄.....	474
第五章	附帶民事訴訟之程序.....	475
第六章	附帶民事訴訟之審判程序.....	477
第七章	附帶民事訴訟之裁判.....	479
第八章	附帶民事訴訟之上訴.....	482
第九章	附帶民事訴訟之再審.....	486
附錄		
一：	100、101 年高普特考測驗題出現率.....	487
二：	100 年高普特考測驗題.....	488
三：	101 年高普特考測驗題.....	505
索引		
一人名部分		513
一名詞部分		513

刑事訴訟法概論 目 錄 謝瑞智博士著

序

緒 論

第一章 概說	1
第一節 刑事訴訟與刑事訴訟法	1
一、刑事訴訟的意義	1
二、刑事訴訟與民事訴訟	1
三、刑事訴訟法的意義	2
第二節 刑事訴訟法之性質	2
一、依法律關係的主體	2
二、依法律規定的內容	2
三、依法律適用的範圍	3
四、依法律規定區域的不同	3
五、依法律成立方式之不同	3
六、依法律效力之強弱	3
第三節 刑事訴訟法之主義	3
一、彈劾主義與糾問主義	4
二、國家追訴主義與私人追訴主義	5
三、起訴法定主義與起訴便宜主義	5
四、職權主義與當事人主義	7
五、法定證據主義與自由心證主義	9
六、實體的真實主義與形式的真實主義	10
七、直接審理主義與間接審理主義	11
八、言詞辯論主義與書面審理主義	12
九、公開審理主義與秘密審理主義	13
十、當事人平等主義與當事人不平等主義	13
十一、自由序列主義、法定序列主義與同時提出主義	14
十二、法官審理主義與人民陪審主義	14
第二章 刑事訴訟法之效力	16
一、關於人之效力	16
二、關於地之效力	18
三、關於時之效力	19
四、關於事之效力	20

第一編 總則

第一章 法例	21
一、犯罪之追訴處罰.....	21
二、實施刑事訴訟程序之注意.....	22
三、刑事訴訟之當事人.....	23
四、當事人能力與當事人地位之不同.....	25
第二章 法院之管轄	26
第一節 法院	26
一、法院之意義.....	26
二、法院之組織.....	26
第二節 法院之管轄	27
一、法院之審判權與管轄權.....	27
二、審判權與管轄權之關係.....	27
第三節 審級管轄	27
一、三級三審.....	27
二、三級二審.....	28
第四節 事物管轄	28
一、事物管轄之意義.....	28
二、事物管轄之範圍.....	28
第五節 土地管轄	29
一、土地管轄之意義.....	29
二、土地管轄之劃分標準.....	29
第六節 牽連管轄	32
一、相牽連案件.....	32
二、牽連案件合併管轄之要件.....	33
三、牽連案件之合併管轄.....	33
四、牽連案件檢察官之管轄.....	34
第七節 競合管轄	35
一、同一案件.....	35
二、牽連管轄與競合管轄之不同.....	36
第八節 指定管轄	37
一、指定管轄之原因.....	37
二、指定管轄之程序.....	38
第九節 移轉管轄	39
一、移轉管轄之原因.....	39
二、移轉管轄之程序.....	39
三、管轄之指定及移轉.....	40
四、聲請移轉管轄之效力.....	40
第十節 無管轄權案件之處理及其效力	40
一、無管轄權案件之處理.....	40

二、無管轄權案件法院訴訟之效力	41
第三章 法院職員之迴避	43
第一節 法院之職員	43
一、法院職員之種類	43
第二節 法院配置之機關	45
一、檢察官與檢察事務官	45
二、檢察一體之原則	46
第三節 法院職員之迴避	47
一、法官之迴避	47
二、書記官、通譯及檢察官之迴避	50
第四章 辯護人、輔佐人及代理人	51
第一節 辯護人	51
一、辯護人之意義	51
二、辯護人之分類	51
三、辯護人之內容	54
四、辯護人之權利義務	55
五、辯護人之義務	61
第二節 輔佐人	61
一、輔佐人之意義	61
二、輔佐人之陳明	62
三、輔佐人之權限	62
第三節 代理人	64
一、代理人之意義	64
二、委任代理人之要件	64
三、代理人之限制及權利	65
第五章 文書	66
第一節 訴訟行為之文書	66
一、公務員製作之文書	66
二、非公務員製作之文書	69
三、卷宗之編訂與滅失之處理	69
第六章 送達	70
第一節 送達之機關及受送達人	70
一、送達之機關	70
二、應受送達人	70
第二節 送達之處所	70
一、陳明之住所、居所或事務所	70
二、陳明之代收人	71
三、囑託送達	71

四、書記官知悉之處所	71
五、對檢察官之送達	71
第三節 送達之方法	72
一、直接送達	72
二、囑託送達	72
三、郵寄送達	72
四、公示送達	72
第七章 期日及期間	73
第一節 期日及期間概說	73
一、期日及期間之意義	73
二、期日與期間之區別	73
第二節 期日之指定、變更或延長	74
一、期日之指定	74
二、期日之傳喚通知、變更或延展	74
三、遲誤期日之效果	75
第三節 期間之種類	76
一、依行為而分	76
二、依期間產生之不同	76
三、依期間之性質之不同	76
四、依期間之效力而分	77
第四節 期間之計算	77
一、期間之起算點	77
二、期間之終止點	77
三、連續或非連續之計算	78
第五節 期間之扣除	78
一、扣除在途期間之意義	78
二、法定期間	78
第六節 回復原狀	79
一、回復原狀之聲請	79
第八章 被告之傳喚及拘提	83
第一節 令狀主義	83
第二節 被告之傳喚	83
一、傳喚之意義	83
二、傳喚之機關	83
三、傳喚之方法	84
四、傳喚之效力	87
第三節 刑事訴訟中之強制處分	87
一、強制處分之意義	87
二、執行逮捕、拘提、扣押物之處理	89

第四節 犯罪嫌疑人之詢問通知.....	89
一、詢問通知之意義.....	89
二、詢問通知之方式.....	89
三、詢問犯罪嫌疑人之錄音、錄影.....	89
四、夜間詢問犯罪嫌疑人.....	90
五、詢問犯罪嫌疑人之效力.....	91
六、交通事故之處理與夜間之關係.....	91
第五節 被告之拘提.....	93
一、拘提之意義.....	93
二、傳喚與拘提之不同.....	93
三、一般拘提.....	94
第六節 緊急拘提.....	95
一、緊急拘提之意義與性質.....	95
二、緊急拘提之機關.....	95
三、緊急拘提之要件.....	96
四、拘提之執行.....	98
五、拘提之效果.....	98
第七節 被告之通緝.....	99
一、被告之通緝概說.....	99
二、通緝之機關、程式與方法.....	100
三、通緝之效力.....	100
四、通緝之撤銷.....	100
第八節 被告之逮捕.....	101
一、被告之逮捕概說.....	101
二、逮捕之要件.....	101
三、逮捕之執行.....	103
四、逮捕之效果.....	103
五、檢察官對逮捕人犯之處理.....	104
六、移送之法定障礙時間的扣除.....	104
第九章 被告之訊問.....	106
第一節 被告之訊問概說.....	106
一、訊問之意義.....	106
二、訊問之機關.....	106
三、律師免費陪偵.....	107
四、訊問之程序.....	107
五、緘默權.....	109
第二節 訊問之筆錄、錄音及錄影.....	109
一、被告陳述之記載.....	109
二、訊問被告之錄音、錄影.....	110

三、犯罪嫌疑人之詢問	110
第十章 被告之羈押	111
第一節 羈押概說	111
一、羈押之意義	111
二、拘捕前置原則	111
三、拘提與羈押之不同	111
四、羈押之機關	112
第二節 羈押之要件	112
一、一般犯罪之羈押要件	112
二、特種犯罪之羈押要件（預防性羈押）	113
三、具保、責付、限制住居	113
第三節 羈押之程序	114
一、押票之簽發	114
二、押票之記載	114
三、羈押之執行	115
第四節 羈押之處所與管理	115
一、羈押處所之變更	115
二、羈押之管理	116
第五節 羈押之期間	117
一、羈押之期間與延長	117
二、法院延長羈押裁定之送達	117
三、發回更審羈押期間之計算	118
四、其他羈押期間之計算	118
第六節 羈押之撤銷	119
一、撤銷羈押之意義	119
二、撤銷羈押之原因	119
第七節 停止羈押	121
一、停止羈押概說	121
二、具保	122
三、責付	124
四、限制住居	126
五、停止羈押之被告應遵守事項	126
第八節 再執行羈押	127
一、再執行羈押之意義	127
二、再執行羈押之要件	127
三、再執行羈押之程序	128
第九節 逕命具保、責付、限制住居之執行羈押	128
第十節 有關羈押、沒入保證金及退保問題	129
一、以法院裁定行之	129

二、以檢察官命令行之	130
第十一章 搜索及扣押	131
第一節 搜索概說	131
一、搜索之意義	131
二、搜索之目的	131
三、搜索之客體	131
四、搜索之機關	132
第二節 搜索之程序	132
一、搜索應持搜索票	132
二、搜索票之聲請	133
三、搜索之執行	133
四、搜索後之處理	135
五、執行搜索之注意事項	135
第三節 搜索之限制	136
一、人身之限制	136
二、物件之限制	136
三、處所之限制	137
四、時間之限制	138
第四節 扣押	139
一、扣押之意義	139
二、搜索與扣押之不同	139
三、扣押之客體	139
四、扣押之機關	140
五、扣押之程序	141
六、扣押物之發還	142
第十二章 證據	144
第一節 通則	144
第一款 證據概說	144
一、證據之意義	144
二、證據之種類	144
第二款 證據與犯罪事實	147
一、無罪推定原則	147
二、檢察官能否借由辦案教訓當事人	148
三、證據裁判主義	149
第三款 舉證責任	150
一、檢察官之舉證責任	150
二、無庸舉證事項	153
三、被告之舉證責任	153
第四款 證據判斷之主義	154

一、自由心證主義	154
二、法定證據主義	156
三、我國司法院對自由心證主義與法定證據主義之函示	156
第五款 證據能力	157
一、證據能力	157
二、有證據能力者	157
三、無證據能力者	165
四、測謊與自白	171
五、污點證人	172
六、毒樹果實理論	173
第六款 證據之調查	174
一、證據調查概說	174
二、調查證據之程序	176
三、物證之調查	178
四、書證之調查	179
五、人證之調查	180
六、聲明異議	186
七、有關人員在庭之權利義務	188
八、法官之訊問	188
第二節 人證	189
第一款 證人之意義	189
第二款 證人之傳喚	189
一、應用傳票之傳喚	189
二、不用傳票之傳喚	190
三、傳喚監所之證人	190
四、就訊證人	190
第三款 證人之義務	190
一、為證人之義務	190
二、促使證人到場之義務	191
三、證人之到場義務及制裁	192
四、證人之拒絕證言	192
五、證人之具結	193
六、證人之權利	195
第四款 證人之訊問	195
一、準用訊問被告之規定	195
二、證人之人別訊問	195
三、證人之分別訊問與對質	196
四、訊問證人之方法	196
五、囑託訊問證人	196
六、證人之傳喚限制與警察之通知詢問	197

第三節 鑑定及通譯	199
第一款 鑑定人概說	199
一、鑑定人之意義	199
二、鑑定人與證人之區別	199
第二款 鑑定人之選任	200
一、鑑定人之資格	200
二、鑑定人選定之人數	200
三、囑託鑑定	200
第三款 鑑定人之拒卻	201
一、鑑定人拒卻之意義	201
二、鑑定人拒卻之原因	201
三、拒卻之時間	201
四、拒卻原因之釋明	202
五、拒卻之准駁	202
第四款 鑑定人之義務	202
一、到場之義務	202
二、具結之義務	202
三、報告之義務	203
第五款 鑑定人之權利	203
一、鑑定人之費用請求權	203
二、檢閱卷宗及證物，及請求蒐集或調取之權	203
三、請求訊問被告、自訴人或證人之權利	204
第六款 鑑定之實施	204
一、鑑定得在法院外實施	204
二、鑑定留置	204
三、鑑定留置之執行	205
四、鑑定留置預定期間及處所	206
五、鑑定之必要處分	207
六、鑑定證人	210
第七款 通譯	211
一、通譯之意義	211
二、通譯之種類	211
三、通譯準用鑑定之規定	211
第四節 勘驗	211
第一款 勘驗概說	211
一、勘驗之意義	212
二、勘驗之目的	212
三、勘驗之客體	212
四、勘驗之機關	212
第二款 勘驗之處分	213

一、履勘處所	213
二、檢查身體	213
三、檢驗屍體	213
四、解剖屍體	213
五、檢查與案情有關係之物件	214
六、其他必要之處分	214
第三款 勘驗之限制	214
一、檢查身體處分之限制	214
二、勘驗場所及方法之限制	215
三、夜間勘驗之限制	215
第四款 勘驗之程序	215
一、勘驗時之到場人	215
二、檢驗或解剖屍體處分	216
三、勘驗時之在場人	216
四、暫停勘驗應為之處分	217
五、囑託勘驗	217
第五款 勘驗應注意事項	217
第六款 相驗	218
一、相驗概說	218
二、相驗處分之種類	218
第五節 證據保全	218
第一款 證據保全概說	218
一、證據保全之意義	218
二、本節增訂之緣由	219
三、證據保全之要件	219
第二款 聲請證據保全之程序	219
一、偵查中聲請證據保全	219
二、審判中之證據保全	221
第三款 證據保全之有關規定	222
一、聲請保全證據書狀之程式	222
二、實施保全證據時之在場人	222
三、保全證據之保管機關	222
四、準用規定	223
第十三章 裁判	224
第一節 裁判概說	224
第一款 裁判之意義	224
第二款 裁判之種類	224
一、依其功能分	224
二、依其審理內容分	224