

薛 泰 成

共 同 犯 罪

ISBN 957-41-8170-4



9 789574 181704

薛 泰 成

共 同 犯 罪

國家圖書館出版品預行編目資料

共同犯罪：薛泰成 著
第一版 2011 高雄市
薛泰成 發行 2011 (民100)
面：26 公分
參考書目：面
ISBN 978-957-41-8170-4 (平裝)
1. 刑法—總則 (部分)
585.141 100009655

共同犯罪

| | |
|------|------------------|
| 著作人 | 薛泰成 |
| 著作權人 | 薛泰成 |
| 發行人 | 薛泰成 |
| 電話 | (07) 333-6255 |
| 傳真 | (07) 333-3173 |
| 定價 | 新台幣伍佰元 |
| 出版時間 | 5.2011 (民國一百年五月) |
| 出版地點 | 高雄市 |
| 版次 | 第一版 |

權利依法保留 禁止轉印複製

薛 泰 成

共 同 犯 罪

德國哥廷根大學法學博士

第 一 版

2 0 1 1

高 雄 市

薛 泰 成

共 同 犯 罪

所有權利保留，無本書著作者明確的書面許可，不准以各種機器或方法將本書內容之全部，或部分為影印等各式之複製

前 言

在刑法的範圍內，犯罪行為的問題，是一種基本概念的問題，基本概念的學習，乃是一個習法者必經之途徑。企試犯罪與共同犯罪是兩項基本概念中的核心要項，其間差異的只是，在於兩者着重之點的不同而已。前者所注重的為「時間」，後者所強調的乃「人員」，至於兩者的重要性，則是在伯仲之間，吾人對於其中之任何一項均不可偏廢。

共同犯罪因其性質特殊，在犯罪型態上亦如企試犯罪然，係屬別於常態犯罪之，特別出現的形式，故理論亦甚重視並多加論述。其之觀念亦是頗具抽象，惟無如企試犯罪之者，然其牽涉之範圍，却是有過之而無不及。易言之，前者之抽象程度確是強於後者，但就另外的角度觀之，後者的範圍廣度却為盛於前者。

台灣的刑法，理論的與實務的，自來即承襲日本刑法的概念，強烈的受日本觀念的影響，可惜的是該等觀念錯誤之處甚為多有，同時文獻中就此部位之列述，除少數學習用書籍提及外，全面而觀，觸論者甚是少見，由於如此，而形成參考資料的不正與缺乏，對於制作與研究，從而帶來諸多困難。

本書的內容，係依據現行通說的觀點，為構架而書寫，全書分為七章，第一章至第六章是共同犯罪之問題的本題，即，第一章：基本理念，第二章：共同的規則，第三章：自力犯罪的出現之形式，第四章：助力犯罪之概念與原則，第五章：助力犯罪的出現之形式，第六章：特別的問題：企試的共同犯罪；第七章：係為對台灣現行刑法，有關共同犯罪部分之法條規定之，評論與建議。

為因應基本概念中核心要項論列之齊全，並基於誘發高明之初衷意涵，乃有此文之作。惟著者才力淺乏，無自量制，缺漏疏失，當在話中，懇望方家賢士，有以點之。

薛 泰 成 謹誌

1.5. 2011 於高雄

說 明

本書在書寫製作過程中，就時間及空間的考慮，於本文及註解內，多處使用縮略字及符號，今為方便讀者閱讀，茲分項舉例說明如下：

一.本國文部分：

| | |
|-----------------|---------------------------------|
| 刑 | 台刑 = 台灣刑法 |
| (刑) §10 V Nr. 2 | (刑) §10 V2 = (台灣刑法) 第十條，第五項，第二款 |
| (刑) §28 | (台灣刑法) 第二十八條 |
| (刑) §29 I、II | (台灣刑法) 第二十九條，第一項、第二項 |
| (刑) §29 III 前 | (台灣刑法) 第二十九條，第三項前段本文 |
| (刑) §29 III 但 | (台灣刑法) 第二十九條，第三項後段但書 |
| (刑) §30 I | (台灣刑法) 第三十條，第一項 |
| (刑) §31 II | (台灣刑法) 第三十一條，第二項 |
| (刑) §185-1 I | (台灣刑法) 第一八五之一條，第一項 |
| (刑) §320 I 3 | (台灣刑法) 第三二〇條，第一項，第三款 |
| 五十四釋一〇九 | 司法院大法官會議五十四年釋字第一〇九號解釋 |
| 二八上二〇七五 | 最高法院二十八年上字第二〇七五號判例 |

二.外國文部分：

一).

| | |
|--------------------|----------------------------|
| StGB | 德刑 = 德國刑法（典） |
| OwiG | 德國秩序違反法（典） |
| §25 StGB | 德國刑法（典）第二十五條 |
| §25 I, 1. Alt StGB | 德國刑法（典）第二十五條，第一項， 第一選擇 |
| §25 II, StGB | 德國刑法（典）第二十五條，第二項 |
| §26 StGB | 德國刑法（典）第二十六條 |
| §27 StGB | 德國刑法（典）第二十七條 |
| §49 I StGB | 德國刑法（典）第四十九條，第一項 |
| §49 a StGB | 德國刑法（典）第四十九 a 條 |
| §242 StGB | 德國刑法（典）第二四二條 |
| §14 I 1 OwiG | 德國秩序違反法（典）第十四條，第一項， 第一款 |

二).

- | | |
|---|---|
| Jakobs 雅寇布斯（獨）著 | Strafrecht Lb. AT. 2. Auf. §25 Rn. 20 刑法、學習用書（=教科書），總則，第二版，第二十五章，邊號 20 |
| Schmidhäuser 西米特侯伊熱（獨）著 | Strafrecht Stdb.(Stb.)AT. 1. Aufl. 15 / 49 刑法、研究用書，總則，第一版，第十五章，邊號四十九 |
| Jescheck / Weigend 葉謝克、外根特 兩人合著 | Strafrecht Lb. AT. 5. Aufl. §49 II 3(S. 514) 刑法、教科書、總則，第五版，第四十九章，第二節，第三小節（頁 514） |
| Maurach / Gössel / Zipf 毛拉賀、閣色、齊普夫 三人合著 | Strafrecht Lb. AT. Tbd. 2 , 8. Aufl. §39 II A 刑法、教科書、總則，第二分冊（=下冊），第八版，第三十九章，第二節，第 A 小節 |
| Sch / Sch –Eser 欣科、許樂得（創立、 繼行），耶熱（主寫） | Komm . zum StGB 26. Aufl. §320 Rn. 15 欣科、許樂得（德國刑法典）逐條（解）釋（評）論書，第二十六版，第三二〇條，邊號十五 |

LK-Roxin

萊比錫釋論書，
駱克信（主寫）

Komm. zum StGB 12. Aufl. §25 Rn. 146 f.

萊比錫（德國刑法典）逐條釋論書，第
十二版，第二十五條，邊號一四六以下

縮略字目錄

一.本國文部分：

| | |
|-------|----------------------------|
| 企試 | = 企試犯罪 |
| 行態 | = 行為態樣 |
| 行成要件 | = 犯罪行為的成立要件 |
| 善意 | = 善良的意思 |
| 惡意 | = 惡劣的意思 |
| 共犯罪 | = 共同犯罪 |
| 自助共犯罪 | = 自力助力共同犯罪 |
| 助自共犯罪 | = 助力自力共同犯罪 = 必要的共同犯罪 |
| 同自共犯罪 | = 同為的自力共同犯罪 |
| 自犯罪 | = 自力犯罪 |
| 助犯罪 | = 助力犯罪 |
| 共犯者 | = 共同犯罪行為的實行者（人） |
| 己手犯罪 | = 以自己的手為犯的犯罪 |
| 回却 | = 返回却步 |
| 回却 | = 企試犯罪的回却 |
| 犯行 | = 犯罪行為 |
| 犯行人 | = 犯罪行為的實行者（人） |
| 法益 | = 法律所保護的個人的實際上的及應得的利益 |
| 通說 | = 通俗多數觀點讚成支持的學說 |
| 必減 | = 必然的減輕（由法律明定強制性的減輕） |
| 得減 | = 可以減輕（亦可不予減輕是否減輕授權法官視情裁定） |

| | |
|------|--------------------------|
| 台刑 | = 台灣刑法 |
| 德刑 | = 德國刑法 |
| 主犯者 | = 主要犯罪行為實行者 / 人 |
| 犯行加功 | = 對於（他人的）犯罪行為為讚助的動作 / 行為 |

縮略字目錄 (Abkürzungsverzeichnis)

二. 外國文部分

| | |
|----------|---|
| a. A. | = anderer Ansicht |
| a. a. A. | = am angegebenen Ort |
| Abh . | = Abhandlung |
| abl . | = ablehnend |
| Abs. | = Absatz |
| Absch. | = Abschnitt |
| a. F. | = alte Fassung |
| A G | = Amtsgericht |
| Al t. | = Alternative |
| a.M. | = anderer Meinung |
| and . | = anders |
| Anh . | = Anhang |
| Anm. | = Anmerkung |
| A O | = Abgabenordnung |
| Art. | = Artikel |
| AT | = Allgemeiner Teil |
| Aufl . | = Auflage |
| Bay | = Bayerisches Oberstes Landesgericht, ohne Zusatz : Sammlung von Entscheidungen in Strafsachen |
| Bay ObLG | = Bayerisches Oberstes Landesgericht |
| Bd . | = Band |
| begr . | = begründet |
| Begr. | = Begründung |
| Beih. | = Beiheft |
| Ber. | = Bericht |
| BGH | = Bundesgerichtshof |
| BGHSt | = Entscheidungen des Bundesgerichtshofs |

| | |
|----------------------|--|
| BT | = Besonderer Teil |
| BT-Drs. / BT-Drucks. | = Drucksache des (Deutschen) Bundestages |
| bzw. | = beziehungsweise |
| ders . | = derselbe |
| d. h. | = das heißt |
| diff. / differenz. | = differenzierend |
| DJ | = Deutsche Justiz |
| DJT- Festschrift | = Festschrift für Deutscher Juristentag |
| D R | = Deutsches Recht |
| DStR | = Deutsches Strafrecht |
| E 1962 | = Regierungsentwurf eines Strafgesetzbuches mit Begründung (BT- Drs. IV / 650) , 1962 |
| einschl. | = einschließlich |
| einschr. | = einschränkend |
| entspr. | = entsprechend |
| etw. | = et cetra = und so weiter |
| f. | = folgende (Seite) |
| ff. | = fortfolgende |
| FG | = Festgabe |
| Fn. | = Fußnote |
| FS | = Festschrift |
| GA | = Goldammers Archiv für Strafrecht |
| Geds. | = Gedächtnisschrift |
| G / G. / Ges. | = Gesetz |
| Ges. / gesl. | = gesetzlich |
| GG | = Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland |
| gg . | = gegen |
| ggf . | = gegebenenfalls |
| grdl. | = grundsätzlich |
| GS | = Gesetzsammlung |
| GVG | = Gerichtsverfassungsgesetz |

| | |
|-------------|--|
| HESt | = Höchstrichterliche Entscheidungen |
| Hg. / Hrsg. | = Herausgeber |
| hrsg. | = herausgegeben |
| h. L . | = herrschende Lehre |
| h. m. | = herrschende Meinung |
| i. a. R. | = in aller Regel |
| i. d. F. | = in der Fassung |
| i. d. R. | = in der Regel |
| i. e. S. | = im engeren Sinne |
| insbes. | = insbesondere |
| i. S. d. | = im Sinne des (oder der) |
| i. w. S. | = im weiteren Sinne |
| JA | = Juristische Arbeitsblätter für Ausbildung und Examen |
| JBl / JBL | = Juristische Blätter ; Justizblatt |
| JR | = Juristische Rundschau |
| JuS | = Juristische Schulung |
| JW | = Juristische Wochenschrift |
| JZ | = Juristenzeitung |
| Kap. | = Kapitel |
| Komm. | = Kommentar |
| Krit. | = kritisch |
| LB. / Lb. | = Lehrbuch |
| LG | = Landgericht |
| LK | = Leipziger Kommentar (zum StGB) |
| m. | = mit |
| MDR | = Monatsschrift für Deutsches Recht |
| MDR / D | = Rechtsprechung des BGH bei Dallinger in MDR |
| MDR / H | = Rechtsprechung des BGH bei Holtz in MDR |
| m. w. N. | = mit weiteren Nachweisen |
| n. F. | = neue Fassung |
| NJW | = Neue Juristische Wochenschrift |

| | |
|-------------------|---|
| Nr. | = Nummer |
| NStZ | = Neue Zeitschrift für Strafrecht |
| o. | = oben ; order |
| OGH | = Oberster Gerichtshof für die Britische Zone |
| OHG | = Offene Handelsgesellschaft |
| OLG | = Oberlandesgericht |
| RG | = Reichsgericht |
| RGH | = Reichsgerichtshof |
| RGJW | = Juristische Wochenschrift des Reichsgerichts |
| RGSt | = Entscheidungen des Reichsgerichts in Strafsachen |
| Rn. / RN. / Rdn . | = Randnummer, -note, -zahl |
| Rspr. | = Rechtsprechung |
| s. | = siehe |
| S. | = Seite ; Satz |
| Sch / Sch | = Schönke / Schröder (Kommentar zum StGB) |
| SchwZStr. | = Schweizerische Zeitschrift für Strafrecht |
| SK | = Systematischer Kommentar (zum StGB) |
| sog. | = sogenannt |
| StGB | = Strafgesetzbuch |
| str. | = streitig oder strittig |
| Strafr. | = Strafrecht |
| StR | = Strafrechtsreform |
| Stub. / Studb. | = Studienbuch |
| StV | = Strafverteidiger |
| Tbd. | = Teilband |
| u. | = und |
| u. a . | = und andere ; unter anderem |
| u. U. | = unter Umständen |
| v. | = von ; vom |
| VDA | = Vergleichende Darstellung des deutschen und ausländischen Strafrechts, Allgemeiner Teil, Bd I-IV,1908 |