

張灝編著

中國刑法理論及實用

韓忠謨題



張
瀨
編
著

中國刑法理論及實用

三
民
書
局
印
行

行政院新聞局登記證局版臺業字第0200號

中華民國六十九年二月一日初版

中國刑法理論及實用

基本定價 四元五角

著作者：
發行者：張

灝

電話：七八六一六一六二

郵政劃撥帳戶第一〇三四五七號

出版者：三民書局股份有限公司

印刷者：三民書局股份有限公司

臺北市重慶南路一段六十一號

郵政劃撥帳戶第九九九八號

內部交流

S684 (中1 15 85)

中国刑法理论及实用

序言

一、刑法係法律學者之基本學問，而「刑法總則」又為刑法中開宗明義之入門初階，其應為每個法律學者所耳熟能詳的，故「中國刑法理論及實用」之編著，其目的即在提要鉤玄，以簡明之文字，分析刑法之理論，進而注重其實用，使初學者，能一目瞭然其全部之內容，獲得一清晰之概念；而準備應試者，一書在手，亦能收溫故而知新，益增事半功倍之效。

二、本書係筆者在日本明治大學大學院（研究所），攻讀刑法時，為研讀上之需要，所蒐集之各種有關資料，以及回國後，應邀至中央警官學校，擔任「刑法總則」課程之歷年講稿，整理編寫而成。

三、本書對於重要問題之探討，其間必列舉重要之立法例及學說，互為發明，旁徵曲引，不厭其詳，以求立論之徹底。

四、本書摘輯我國大理院、司法院、大法官會議之解釋，與最高法院之判例，以及各級法院座談會之決議等，附於有關問題之後，以便瞭解新近實務上之見解。

五、本書取材嚴謹，內容力求充實，但由於倉卒付梓，兼以筆者學識謫陋，謬誤自所難免，尚祈海內外法學先進，不吝教正，俾臻完善，則幸甚矣。

六、本書蒙 恩師韓教授忠謨先生賜題封而及周宏興同學協助校對，感謝良深，謹致謝忱。

張 灝

民國六十九年元旦
於 臺灣 臺北

中國刑法之理論及實用

目錄

第一編 緒論

第一章 刑法之基本觀念

第二章 刑法學

第一節 刑法學之概說

第二節 刑法學之對象

第三節 刑法學之任務

第四節 刑法學之輔助科學

第三章 刑法之理論

第一節 刑法學派及其學說

第二節 中國刑法之立法主義

第一款 中國刑法關於刑罰基礎之理論

第二款 中國刑法關於刑罰目的之理論

第三節 刑法統一主義

第四章 刑法之概說 二五

第一節 刑法之意義 二五

第二節 刑法之內容 二六

第三節 刑法之性質 二七

第四節 刑法之機能 二九

第五節 刑法之分類 三一

第五章 刑法之演進 三四

第一節 歐洲各國刑法之演進 三四

第二節 中國刑法之演進 三八

第一款 唐虞三代之刑法 三八

第二款 秦漢時代之刑法 四二

第三款 魏晉南北朝之刑法 四三

第四款 隋唐時代之刑法 四四

第五款 宋元明清各代之刑法 四八

第六章 法 例 五二

第一節 罪刑法定主義 五二

第二節 刑法之解釋·····	五二
第一款 方法上區別之解釋·····	五四
第二款 效力上區別之解釋·····	五五
第三款 法律上原則之解釋·····	六〇
第三節 刑法總則之適用範圍·····	六二
第七章 刑法之效力·····	六四
第一節 刑法關於時之效力·····	六四
第二節 刑法關於地之效力·····	七〇
第三節 刑法關於人之效力·····	八〇
第一款 刑法對人效力之原則·····	八〇
第二款 刑法對人效力之例外·····	八〇
第四節 國際司法之互助·····	八四
第二編 犯罪論	
第一章 犯罪之概說·····	八九
第一節 犯罪之意義·····	八九
第二節 犯罪之成立要件·····	九三

第三節 犯罪之主體·····	九五
第四節 犯罪之客體·····	一〇一
第五節 犯罪之分類·····	一〇二
第二章 犯罪之客觀要件·····	一一〇
第一節 行為之危險性·····	一一〇
第一款 行為之意義·····	一一〇
第二款 行為之分類·····	一一二
第三款 行為與因果關係·····	一一五
第二節 行為之違法性·····	一二七
第一款 違法性之概說·····	一二七
第二款 阻却違法之原因·····	一二八
第一目 依法令之行為·····	一二八
第二目 依上級公務員命令之職務上行爲·····	一三〇
第三目 業務上之正當行為·····	一三一
第四目 正當防衛行為·····	一三三
第五目 緊急避難行為·····	一三七

第六目 自損行為與承諾行為

第三章 犯罪之主觀要件

第一節 行為之有責性

第二節 責任能力

第一款 絕對無責任

第二款 減輕責任

第三款 全負責任

第三節 責任意思

第一款 故意

第二款 過失

第三款 錯誤

第四章 犯罪行為之階段

第五章 犯罪之態樣

第一節 既遂犯

第二節 未遂犯

第三節 未遂犯之構成要件

第四節 未遂犯之分類	一八八
第一款 障礙未遂犯	一八八
第二款 不能未遂犯	一九〇
第三款 中止未遂犯	一九三
第五節 各種未遂犯之區別	一九八
第六節 無未遂犯之犯罪	一九九
第六章 共 犯	二〇一
第一節 共犯與正犯	二〇一
第二節 共犯之理論	二〇四
第三節 共犯之成立要件	二〇九
第四節 共犯之種類	二一〇
第五節 與共犯相似之犯罪態樣	二一二
第六節 共同正犯	二一四
第七節 教唆犯	二二三
第八節 間接正犯	二二三
第九節 從 犯	二三九

第十節 共犯與特定關係·····	二五一
第七章 累 犯·····	二六〇
第一節 累犯之意義·····	二六〇
第二節 累犯之構成要件·····	二六一
第三節 累犯之處罰·····	二六四
第四節 裁判確定後發現累犯之處罰·····	二六五
第五節 不適用累犯規定之例外·····	二六六
第八章 犯罪之罪數與處罰·····	二六七
第一節 罪數之概說·····	二六七
第一款 罪數之意義·····	二六七
第二款 一罪與數罪之分類·····	二六八
第三款 決定一罪與數罪之學說·····	二七二
第二節 數罪併罰·····	二七四
第一款 數罪併罰之意義·····	二七五
第二款 數罪併罰之立法主義·····	二七六
第三節 實質上之數罪併罰·····	二七七

第一款 數罪併罰之處罰方法	二七七
第二款 數罪各別裁判之處罰方法	二八三
第三款 數罪中有受赦免者其餘罪之處罰方法	二八八
第四節 想像上之競合犯	二八九
第五節 牽連犯	二九八
第一款 牽連犯之意義及其要件	二九八
第二款 牽連犯之處罰	三〇〇
第三款 牽連犯與其他各種犯罪	三〇一
第六節 連續犯	三〇四
第一款 連續犯之意義及其要件	三〇四
第二款 連續犯與繼續犯之區別	三〇八
第三款 連續犯之處罰	三〇九
第三編 刑罰論	
第一章 刑罰之概說	三一五
第一節 刑罰之意義	三一五
第二節 刑罰之目的	三一七

第三節 擇刑之要點	三一八
第二章 刑罰之種類	三二〇
第一節 刑罰種類之概說	三二〇
第二節 主刑與從刑	三二二
第一款 生命刑	三二二
第二款 自由刑	三二八
第三款 財產刑	三三〇
第四款 資格刑	三三六
第三節 主刑重輕之比較	三四三
第三章 刑罰之適用	三四七
第一節 法定刑、處斷刑、宣告刑及執行刑	三四七
第一款 法定刑	三四七
第二款 處斷刑	三四九
第三款 宣告刑	三五〇
第四款 執行刑	三五一
第二節 科刑之裁量及其標準	三五一

第一款 科刑之意義·····	三五二
第二款 一般科刑輕重之標準·····	三五二
第三款 科處罰金時應行審酌之標準·····	三五五
第三節 刑罰之加減與免除·····	三五六
第一款 刑罰之加重·····	三五七
第二款 刑罰之減輕·····	三五九
第三款 法律上加減與裁判上酌減之併用·····	三六二
第四款 自首減輕·····	三六四
第五款 老幼宥減·····	三六七
第六款 刑罰之免除·····	三六八
第四節 刑罰之加減例·····	三七二
第四章 刑罰之執行·····	三八一
第一節 刑罰執行之概說·····	三八一
第二節 刑罰之易科·····	三八二
第一款 短期自由刑易科罰金·····	三八二
第二款 罰金易服勞役·····	三八五

第三款	拘役或罰金易以訓誡	三八七
第三節	刑期之計算與羈押日數之折抵	三八八
第一款	刑期之計算	三八八
第二款	羈押日數之折抵	三九〇
第五章	緩刑	三九二
第一節	緩刑之意義	三九二
第二節	緩刑制度之各種立法主義	三九二
第三節	緩刑之要件	三九四
第四節	緩刑之宣告	三九六
第五節	緩刑之效力	三九八
第六節	緩刑之撤銷	三九九
第六章	假釋	四〇四
第一節	假釋之意義	四〇四
第二節	假釋之要件	四〇五
第三節	假釋之效力	四〇七
第四節	假釋之撤銷	四〇九

第七章 刑罰之消滅……………四二二

第一節 刑罰消滅之概說……………四二二

第二節 刑罰消滅之事由……………四二二

第三節 時效……………四二五

第一款 時效之意義……………四二五

第二款 時效之立法例……………四二六

第三款 追訴權之時效……………四二七

第四款 行刑權之時效……………四二五

第四節 赦免……………四三〇

第四編 保安處分論

第一章 保安處分之概說……………四三五

第一節 保安處分之意義……………四三五

第二節 保安處分之性質……………四三六

第三節 保安處分與刑罰之異同……………四三七

第二章 保安處分之立法論……………四四一

第一節 一元論……………四四一

第二節	二元論	四四二
-----	-----	-----

第三章	保安處分之適用	四四四
-----	---------	-----

第四章	我國刑法上保安處分之種類	四四六
-----	--------------	-----

第一節	感化教育處分	四四六
-----	--------	-----

第二節	監護處分	四五〇
-----	------	-----

第三節	禁戒處分	四五二
-----	------	-----

第四節	強制工作處分	四五七
-----	--------	-----

第五節	強制治療處分	四六〇
-----	--------	-----

第六節	保護管束處分	四六一
-----	--------	-----

第七節	驅逐出境處分	四六八
-----	--------	-----

第五章	保安處分之宣告	四七一
-----	---------	-----

第六章	保安處分執行之延長免除及許可	四七五
-----	----------------	-----