

大學用書

2006年最新版

刑事訴訟講義

王兆鵬 著



刑事訴訟講義



王兆鵬 著

元照出版公司

國家圖書館出版品預行編目資料

刑事訴訟講義 / 王兆鵬著. — 二版. — [臺北市] : 王兆鵬出版 : 元照總經銷, 2006[民 95]
面 : 公分

ISBN 978-957-41-3899-9 (平裝)

1. 刑事訴訟法

586.2

95015706

刑事訴訟講義

56WPC01202

2006 年 9 月 二版第 1 刷

海
外
用
書

作 者 王兆鵬
出 版 者 王兆鵬
總 經 銷 元照出版有限公司
100 臺北市館前路 18 號 5 樓
網 址 www.angle.com.tw
定 價 新臺幣 700 元
訂購專線 (02)2375-6688 轉 503 (02)2370-7890
訂購傳真 (02)2331-8496
郵政劃撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN-10 957-41-3899-2

ISBN-13 978-957-41-3899-9

改版序

這一版增加了自白與毒樹果實原則、起訴裁量、自訴程序等三個新的章節。同時也大幅修改了許多舊有的章節，並增添了不少新的內容，體系及架構都較舊版更為清晰。隨著新制、新法的實施，最高法院作成許多有意義及有爭議的判決，本書也擇其重要者納入討論。有許多重要議題仍待深入研究，思想也未完全成熟，本書闕漏之處，敬請讀者不吝指正。

2006年8月1日
台灣大學法律學院

原 序

本書是我在台灣大學法律學院授課之講義資料，因為累積太多，為了自己及學生的便利，遂彙集成冊。因為尚無完整的體系，也沒有非常成熟的見解，所以稱為講義。

本書依我在台大上課之進度而編排，與傳統教科書體系不同，也不是一本理想的教科書。教科書應完整涵蓋全部刑事訴訟法，但受限於篇幅，往往不能對重要問題深入討論。我在教學的過程中，常發現學生只知其然，不知其所以然，甚至僅背誦而不願意思考。在美國讀書時，教授要我們讀長篇判決，上課時大家針對判決而辯論。我與歐洲同學常抱怨為什麼不直接告訴我們判決所代表的法律為何，卻要我們自判決中一步步地演繹、推敲法律，浪費許多時間。即使我們不斷地抱怨，老師仍堅持其一貫的上課方式。經過一段時間後，才逐漸發現這種方式的優點，以及老師的苦心孤詣。有感於此，本書採用比較多的英美法訓練方式，對於最重要的問題及爭議，有非常深入的理論探討。對於次重要的問題，僅約略提到及介紹。至於鮮少有爭議的問題，例如法院管轄或法官迴避，更是隻字未提。如此說明的目的，在強調本書是一本講義，著重的是另一種訓練方式，絕不表示本書未深予論述的問題不重要。

我在學校一直要求學生應有前瞻的思想，因此本書對於新的法律、正草擬中的法律、法律未明確規範的重要實務問題，有比較多的著墨。九十年七月一日以後的新法：檢察官不再有搜索權、職權搜索廢止、附帶搜索範圍擴大、增訂同意搜索規定等。這些都是我之前於論文中提出的主張，我的論文也成為立法的參考與依據，本書可以解

答搜索扣押新法的諸多疑義。我國刑事訴訟的大方向，已確定自職權主義改為當事人進行主義，本書審判篇介紹當事人進行主義的制度與精神（如舉證責任），可解決實務迫切之需。為因應當事人進行主義，司法院正草擬之認罪協商制度，隨時可能成為明日的法律，在本書也有詳細的論述。美國在二十世紀初創設的證據排除法則，我國最高法院於二十世紀末引進，立法機關在本世紀初也明文承認。如何適用證據排除法則已成為審判的重心，本書有系統介紹美國累積多年的理論與判決，足為我國之借鏡。有些司法實務與刑事訴訟有密切的關係，例如汽車搜索、保護性掃視、盤查、路檢，這些問題在美國皆為刑事訴訟的範圍（因為常因此而發現證據），但我國刑事訴訟法卻未規範，我這幾年也一直以此為研究重心。在我國採用證據排除法則後，此種實務的合法性必然成為爭議所在，本書因此將這些範圍納入。

2002年8月20日
台灣大學法律學院

簡 目

改版序

原 序

第一篇 導 論

第一章	刑事訴訟目的	3
第二章	刑事訴訟的歷史	9
第三章	證據用語辨析	15

第二篇 強制處分

第一章	強制處分介紹	23
第二章	證據排除法則	26
第三章	相當理由	61
第四章	令狀原則	81
第五章	搜索扣押介紹	98
第六章	搜索扣押之客體	119
第七章	搜索票之聲請、審核與執行	136
第八章	附帶搜索	150
第九章	緊急搜索	164

第十章	同意搜索	201
第十一章	一目瞭然法則——附帶或另案扣押	215
第十二章	通訊監察	224
第十三章	盤查與路檢	236
第十四章	短期拘束自由	249
第十五章	長期拘束自由——羈押	281

第三篇 自白與緘默權

第一章	審判階段之緘默權	309
第二章	自白法則	321
第三章	自白與毒樹果實原則	351
第四章	緘默之證據能力	366

第四篇 起訴、不起訴裁量權控制

第一章	告訴乃論罪	391
第二章	起訴裁量	408
第三章	起訴審查	423

第五篇 審 判

第一章	當事人進行主義與職權主義	439
第二章	檢察官不到庭之分析	454
第三章	自 訴	463
第四章	被告之調查	480
第五章	受律師協助的權利	497

第六章	共同被告之合併及分離審判	509
-----	--------------------	-----

第七章	協商程序	528
-----	------------	-----

第六篇 證 據

第一章	證據保全	561
-----	------------	-----

第二章	舉證責任	566
-----	------------	-----

第三章	物證保管流程	585
-----	--------------	-----

第四章	傳聞法則	587
-----	------------	-----

第五章	對質詰問權	621
-----	-------------	-----

第六章	證人調查	643
-----	------------	-----

第七章	證人不自證己罪之拒絕證言權	676
-----	---------------------	-----

第八章	共犯或共同被告之陳述	696
-----	------------------	-----

第九章	合併審判之證據法則適用	700
-----	-------------------	-----

第十章	證人指證之瑕疵及防制	711
-----	------------------	-----

第十一章	鑑定人	720
------	-----------	-----

第七篇 上訴審

731

詳目

改版序

原序

第一篇 導論

第一章 刑事訴訟目的.....	3
壹、發現真實.....	3
貳、建立公平程序	4
參、防止誤判，特別是防止冤獄.....	4
肆、保護及尊重人民尊嚴與權利.....	6
伍、平等原則.....	6
陸、司法效率.....	8
柒、綜合目的.....	8
第二章 刑事訴訟的歷史	9
壹、西方	9
貳、中華民國.....	13
第三章 證據用語辨析	15
壹、證據能力與證明力	15
貳、實體證據與彈劾證據.....	17
參、直接證據與間接證據.....	18

第二篇 強制處分

第一章 強制處分介紹	23
壹、強制處分意義	23
貳、法益衝突與基本原則	23
參、分 類	24
第二章 證據排除法則	26
壹、理論基礎	26
貳、排除標準	32
參、實施刑事訴訟之公務員	34
肆、人權及公益之權衡	37
伍、當事人適格	48
陸、供述證據是否適用？	52
柒、毒樹果實原則及例外	56
第三章 相當理由	61
壹、相當理由理論	61
貳、我國法分析	67
參、相當理由之落實	70
肆、判斷相當理由的具體案例	77
第四章 令狀原則	81
壹、令狀原則	81
貳、理論基礎	82
參、檢察官無搜索權之理由	89
肆、職權搜索之廢止	95

第五章 搜索扣押介紹	98
壹、搜索之定義	99
貳、搜索扣押合法性之檢視	105
參、合理隱私期待之判斷	107
第六章 搜索扣押之客體	119
壹、單純證據法則	119
貳、搜索第三人	122
參、與隱私及不自證己罪的關係	124
肆、與受律師協助的衝突	128
伍、與言論自由的衝突	132
第七章 搜索票之聲請、審核與執行	136
壹、搜索票之聲請、審查與簽發	136
貳、夜間搜索	139
參、其他執行程序	145
第八章 附帶搜索	150
壹、法律史	150
貳、附帶搜索之要件	151
參、相當理由？	153
肆、附帶搜索之範圍	157
伍、保護性掃視	162
第九章 緊急搜索	164
壹、修法歷史	164
貳、理論與目的	164
參、搜索人與搜索物之不同	166

肆、緊急搜索人	167
伍、執行拘提而搜索	175
陸、緊急搜索物	183
柒、汽車之搜索	193
捌、事後審查	198
玖、圖示說明	200
第十章 同意搜索	201
壹、導 論	201
貳、同意搜索主要爭執	202
參、第三人同意搜索	208
肆、圖示說明	214
第十一章 一目瞭然法則—附帶或另案扣押	215
壹、附帶扣押、另案扣押	215
貳、理論基礎——一目瞭然法則	217
參、要 件	217
肆、類推適用一目瞭然法則	221
伍、圖示分析	223
第十二章 通訊監察	224
壹、通訊監察與搜索之異同	224
貳、法律規範	224
參、通訊保障及監察法	225
第十三章 盤查與路檢	236
壹、基礎理論——憲法原則	237
貳、查核身分及指紋辨識	240

參、攔停、留置	242
肆、拍觸武器	243
伍、扣押物品	245
陸、路 檢	247
第十四章 短期拘束自由	249
壹、間接拘束自由	249
貳、直接拘束自由—拘提或逮捕	251
參、拘捕與攔停留置之差別	253
肆、拘捕之一般要件	257
伍、拘提或逮捕之個別要件	260
陸、拘提或逮捕之限制	271
柒、非法拘束自由之效果	277
第十五章 長期拘束自由——羈押	281
壹、憲法意義	281
貳、附條件釋放	282
參、羈 押	288

第三篇 自白與緘默權

第一章 審判階段之緘默權	309
壹、審判中緘默權的理論	309
貳、緘默權之行使	316
參、緘默與論罪、量刑	319
第二章 自白法則	321
壹、法律史	321
貳、自白及不利陳述	321

參、自白法哲學	323
肆、被告之權利	324
伍、自白排除理論發展史	327
陸、證據能力規範	332
柒、證據證明力之法規範	348
第三章 自白與毒樹果實原則	351
壹、自白爲毒果	354
貳、自白爲毒樹	359
第四章 緘默之證據能力	366
壹、導 論	366
貳、自證據法分析	368
參、以不自證己罪分析	370
肆、以正當程序分析	375
伍、英美法	378
陸、結 論	385

第四篇 起訴、不起訴裁量權控制

第一章 告訴乃論罪	391
壹、意義與類型	391
貳、原因及目的	392
參、合法告訴要件	393
肆、告訴不可分	398
伍、告訴之撤回	401
陸、與強制處分之關係	405

第二章 起訴裁量	408
壹、裁量權之控制	408
貳、起訴裁量權	408
參、不提起公訴之裁量權	409
肆、對不提起公訴之救濟	413
伍、不提起公訴之效力	416
第三章 起訴審查	423
壹、導 論	423
貳、意義及性質	424
參、審查標準	428
肆、審理程序	432
伍、駁回及救濟	434

第五篇 審 判

第一章 當事人進行主義與職權主義	439
壹、導 論	439
貳、必也正名	439
參、優缺點爭辯	443
肆、文化之辯	451
第二章 檢察官不到庭之分析	454
壹、實務與法律的嚴重偏離	454
貳、實務與法律偏離的原因	456
第三章 自 訴	463
壹、意 義	463

貳、自訴權人.....	464
參、自訴限制.....	465
肆、自訴審查.....	467
伍、承受與擔當.....	476
陸、撤 回.....	477
柒、反 訴.....	478
第四章 被告之調查.....	480
壹、審判中被告之地位.....	480
貳、訊問次序.....	489
參、緘默權之行使.....	494
肆、訊問被告之義務.....	495
第五章 受律師協助的權利.....	497
壹、導 論.....	497
貳、我國法規定.....	497
參、貧窮被告的律師權.....	499
肆、強制辯護之落實.....	501
伍、我國律師權的理論與實務.....	505
第六章 共同被告之合併及分離審判.....	509
壹、導 論.....	509
貳、共同被告合併審判之目的.....	510
參、分離審判.....	517
第七章 協商程序.....	528
壹、協商程序之意義.....	528
貳、協商之樣態.....	531