



高點知識達 案例演習班

以解題切入考點
學習抓出爭點

思考順序分析
熟練實例題技巧

國考上榜高手齊聲推薦！

余○ (政大法律系畢)

考取：112 司法官、檢察事務官偵查實務組【榜眼】

推薦案例演習班！讓我接觸更多題目，透過老師講解使我對爭點更加熟悉，並能反思自己的解題架構。

林○昀 (東吳法研所財法組)

考取：112 律師海海組

案例演習班的老師會教你如何寫完整架構，而且還會給一些小提醒，在某些題上可直接複製！

吳○穎 (中正財法系畢)

考取：112 律師智財組、司法四等書記官

非常推薦商事法程政大老師，案例豐富，擬答字字珠璣，他的解說方式也會培養學生們的爭點意識！

陳○涵 (台大法律系畢)

考取：112 律師海海組

案例演習班針對爭點和提醒解題架構真是太棒了！加強輸出能力，才能獲得閱卷老師的青睞！

113科目	師資	開課日	堂數	定價
行政法	宗台大 (詹承宗)	立即上課	8堂	8,000
民法 (財產法)	蘇台大 (許景翔)		8堂	8,000
民訴	武政大 (湯惟揚)		8堂	8,000
身分法	溫語 (卓祥宇)		5堂	5,000
刑法	榮台大 (張鏡榮)		8堂	8,000
刑訴	郭台大 (郭奕賢)		8堂	8,000
憲法	嶺台大 (陳熙哲)		8堂	8,000
商事法	程政大 (許坤皇)		10堂	10,000

★憑113高普考准考證享優惠★

【雲端函授 (時數制)】全修特價20,000元，單科定價6折

※提供課程時數 1.3 倍，含上課書籍講義，不含課業諮詢及批改，觀看至 113.10.31。



《刑法》

一、甲新買了一台重機，為顯現其壓車過彎的功力，邀集乙、丙、丁等好友在週末假日到阿里山道路上飆車，因一群人競速影響往來行駛車輛，路人遂通知警察。警察到場後，甲不理取締，加速衝撞警察離去，造成其中一位警察受傷。因警方已記下甲車牌號碼，一日後依紀錄找到甲，開罰單並吊扣其牌照。甲心想新的重機不開可惜，心生一計，影印牌照，在繳交牌照後，黏貼於重機原掛牌照處，仍騎車上路。請問甲的行為如何論處？（25分）

試題評析	本題考點較為分散且難度不高，多集中在分則細節要件的解釋，應特別就甲競速飆車去認定屬於妨害往來安全罪當中的「壅塞」或「他法」去論述，並將妨害公務與傷害的部分逐一檢視，最後則是討論影印並黏貼機車牌照是特種文書或公文書之爭議，檢驗後再論述競合作結。
考點命中	1.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁8-20~23，第二篇第一章第一節三、(四)損害公眾通路罪。 2.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁8-68~69，第二篇第一章第二節一、(三)偽變造特種文書罪。 3.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁9-34，第二篇第二章第二節一、(二)妨害公務員執行職務罪。

答：

(一)甲與乙丙丁在山路飆車競速之行為，成立刑法（下同）第185條損害公眾通路罪：

- 客觀上，本罪為妨害交通安全「外部型侵害」之規範類型，原則上必須是非駕駛人交通參與行為影響往來安全時方能構成。甲既為重機駕駛者，即使與乙丙丁在狹小之山路競速飆車將阻塞道路交通往來，惟仍不應評價為「壅塞」行為。惟甲上開行為是否為「他法」，容有爭議：
 - (1)傳統實務見解認為，壅塞與損壞為列舉規定，他法應指壅塞與損壞以外，一切足以妨害往來安全之手段，故甲乙丙丁競速飆車應屬之。
 - (2)有學者認為，應參考比較法上「設置障礙」要件，將「他法」解釋為有意識地另類使用交通工具作為阻礙交通手段，以帶來往來危險之行為，故甲顯現過彎功力之目的係妨害交通意圖，其於山路競速飆車已嚴重影響道路交通，故屬「壅塞」而非「他法」。
 - (3)本文以為比較法之解釋結論已逾越「壅塞」文義，列舉說亦有過度擴張本罪範圍之嫌，故應以例示說為基準並參考本罪外部型侵害之規範模式，若駕駛人非典型地使用交通工具而達到類似壅塞效果，則屬「他法」（110台上3556判決）。
 - (4)本題中，即使甲為駕駛者而似與本罪外部型侵害規範模式不符，惟山路狹小且其他用路人必須極其注意並保持充分安全間距下行駛，方不至於造成公共安全，故甲糾集數人於山路競速飆車，已是以非常態之交通活動造成其他用路人無法安全前進，並形成類似壅塞效果，故為「他法」，且甲已影響往來其他行駛車輛，致生其他用路人往來安全之具體危險結果。

2.主觀上，甲有以類似壅塞手法妨害往來安全之故意，甲亦無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。

(二)甲騎重機衝撞執勤警察之行為，成立刑法（下同）第135條第3項第1款加重施暴行妨害公務罪：

- 客觀上，取締甲違規之員警係依法執行職務之身分公務員，甲騎重機衝撞員警係於其合法執行取締職務時，使用不法腕力影響員警執行職務公正順利，且足以妨害員警生命身體法益之強暴行為，又甲騎乘動力引擎驅動高速前進之重機對員警施強暴行為，已對其生命身體造成較高危害，成立第1款不法加重事由。
- 主觀上，甲騎重機衝撞員警具強暴妨害公務之認知與意欲無疑，甲無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。

(三)甲騎重機衝撞員警，係製造員警身體受害之法不容許風險，且於員警受傷時該風險於傷害罪內實現，甲意無阻卻違法事由並具罪責，成立刑法第277條第1項普通傷害罪。

(四)甲影印機車牌照之行為，成立刑法（下同）第212條偽造特種文書罪：

- 本罪之成立係因行為人謀生或一時便利而為，故減輕其可罰性之特別規定，其與偽造公文書之區別，應依行為人之偽造目的與情節輕重綜合判斷（109台上3149判決），而機車牌照雖係公路監理機關所發給，

具公文書性質，惟仍僅為行車之許可憑證，甲於影印牌照時應無妨害人民對公文書較高信賴之目的，且本於一時便利之目的使得其影印牌照之情節較為輕微，故應評價為「特許證」而非「公文書」。

2.又依有形偽造概念，甲影印牌照等特許證係無製作牌照權限而製作新牌照之偽造行為，此行為足以損害監理機關管理之正當性，甲亦有偽造故意且無阻卻違法事由，成立本罪。

(五)甲黏貼汽車牌照騎乘上路之行為，係出於行使偽造文書故意，以牌照之通常使用方法使其充作真正文書之用之行使行為，甲無阻卻違法事由並具罪責，成立刑法第216條行使偽造特種文書罪。

(六)競合：甲成立之加重妨害公務罪與普通傷害罪，係一行為侵害數法益，依第55條想像競合；甲成立之行使偽造特種文書罪吸收偽造特種文書罪後，再與他罪依第50條數罪併罰。

二、甲至夜店飲酒，見乙落單，且喝到斷片，不省人事，假藉幫忙叫車送乙回家，將乙帶回住處。趁機脫下乙的衣褲性交，並將性交過程錄影。第二日乙清醒，知道自己前開情形，揚言告甲。甲拿出性交影片宣稱，如果乙敢提告，甲就將前開性交影片上傳社群媒體。乙因心裡害怕遂未告甲，但甲仍然將影片上傳其臉書，誇耀其性能力。請問甲的行為如何論處？（25分）

試題評析	本題考點主要集中在攝錄與散布性影像罪的論罪，並附帶強制罪與散布猥褻物品罪的細微爭點，難度並不高，只須要將當中幾個要件的解釋論述清楚即可。
考點命中	1.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁5-5~7，第一篇第五章第三節妨害性隱私罪。 2.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁2-82~83，第一篇第二章第三節四、散布猥褻物品罪。

答：

(一)甲脫下酒醉的乙衣褲以性交之行為，成立刑法（下同）第225條第1項乘機性交罪：

1.客觀上，乙於與甲性交時係不知危險且無能力逃離危險之酒醉狀態，甲於此一時點無法擷取乙之性意願，故乙為不能或不知抗拒之人。又因本罪將成要件行為是「乘機性交」而屬單行為犯，乙此一狀態並非由甲所造成，甲係利用乙不知抗拒狀態而乘機與乙性交破壞乙性自主，而非使用強制手段違反意願之強制性交行為（71台上1562判例）；主觀上，甲明知乙不能抗拒仍決意與其性交，具利用此狀態乘機性交故意。

2.甲無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。

(二)甲錄下與乙性交過程之行為，成立刑法（下同）第319條之1第1項攝錄性影像罪：

1.客觀上，甲乙性交內容係第10條第8項第1款之性影像，甲未經乙同意以錄影之方法拍攝錄下兩人性交畫面，已破壞乙之性隱私；主觀上，甲明知乙未同意攝錄性交過程仍決意為之，具攝錄性影像故意。

2.甲無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。

(三)甲以散布性影像要求乙不得提告之行為，成立刑法（下同）第304條強制罪：

1.客觀上，甲以「上傳性影像至社群媒體」為惡害內容為條件，附加「乙不得提告」之受迫行為，使乙陷入二擇一條件之選擇空間，係以甲個人得支配且違法之未來惡害通知，使乙心生畏怖而受迫不對甲提告之脅迫行為，妨害乙法律上所擔保之訴訟權利，已破壞乙之意思決定自由；主觀上，甲有脅迫故意無疑。

2.甲無阻卻違法事由，且甲散布性愛影像之手段違法，並與其要求乙不得提告之目的之間欠缺合理關聯，甲具實質違法性，甲亦具罪責，成立本罪。

(四)甲上傳與乙性交影像之行為，成立刑法（下同）第319條之3第2項加重散布性影像罪：

1.客觀上，甲錄下與乙性交影像成立攝錄性影像罪已如前述。甲於未經乙同意下將性影像上傳至個人臉書，係以散播傳佈於特定或不特定多數人之方法，破壞乙性隱私之散布性影像行為；甲明知乙未同意上傳性影像至臉書將破壞其性隱私仍決意為之，具散布性影像故意。

2.甲無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。

(五)甲將與乙性交影像上傳至臉書之行為，係以散布於不特定人之方法，將乙遭性侵且足以引起並滿足性慾之硬蕊猥褻物品供他人觀覽（釋字第617號），已破壞社會風化與未成年人身心健全發展法益，甲亦無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。

(六)甲將性侵乙影像上傳至臉書之行為，應不至於使大眾對乙形成其個人人格之負面評價，故不足侵害其社會

名譽，甲不成立刑法第310條誹謗罪。

(七)競合：甲成立之加重散布性影像罪與散布猥褻物品罪，係一行為侵害數法益，依第55條想像競合處斷後，再與乘機性交罪、加重攝錄性影像罪以及強制罪數罪併罰。

三、甲為某詐欺集團首腦，製作交戰手冊，吸收乙、丙、丁參加，訓練其話術，由乙先打電話給被害人，告訴他們其銀行戶頭涉及洗錢被凍結，須由地檢署監管，再派遣丙佯裝地檢署之檢察官陪同被害人至銀行領款，而丁則負責在社群媒體上刊登廣告，吸引投資人投資不存在之虛偽公司。前後共獲利新臺幣（下同）五千萬元。甲將其中五百萬元分給丙，兩百萬元分給丁，一千萬元轉匯給在酒店上班的女友A（知情此乃詐欺所得）。丙以該筆款項作為頭期款買房，丁則將分得之款項交給不知情兒子B，B付給代辦留學公司C。請問甲、乙、丙、丁之行為如何論處？又如何沒收犯罪所得？（25分）

試題評析	本題複雜度稍高，尤其是在後半段沒收的地方，應該對甲乙丙丁A五個人的沒收都分別處理，需要花一些時間去細細地討論對每個人的沒收或追徵。而前面犯罪論的部分，重點在於甲乙丙丁四人能不能構成加重詐欺罪，因此必須著重加重事由由立法理由的討論。
考點命中	1.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁6-110~111，第一篇第六章第六節一、普通詐欺罪與二、加重詐欺罪。 2.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁27-6~18，第六篇第二章沒收。

答：

(一)甲乙丙丁打電話詐騙、取款並刊登廣告之行為，成立刑法（下同）第339條第1項詐欺取財罪之共同正犯（第28條）：

1.客觀上，乙打電話給被害人令其誤認帳戶遭檢調凍結、丁在網路上刊登廣告，係傳遞與真實不符內容之施用詐術行為，並使被害人陷於錯誤後投資款項，並在乙指示下於銀行領款處分財物交給丙，而致其整體財產減損。又，丙陪同被害人領款雖非詐欺之構成要件行為，惟處於與乙丁之詐欺行為具功能性之補充地位，三人均有功能支配；主觀上，乙丙丁三人均有詐欺故意、不法所有意圖以及犯意聯絡，甲雖僅負責吸收並訓練乙丙丁，而未為構成要件行為，惟其吸收訓練即係與乙丙丁共謀詐騙犯罪計畫，依溫和之犯罪支配概念，其計畫於乙丙丁詐騙時實現而具支配力，故甲亦為共同正犯。

2.甲乙丙丁均無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。

(二)甲乙丙丁打電話詐騙、取款並刊登廣告之行為，成立刑法（下同）第339條之4第1項第1、2款加重詐欺罪：

1.甲乙丙丁成立普通詐欺罪之共同正犯已如前述。
2.甲訓練乙佯稱地檢署檢察官詐欺並由丙丁為其他行為分擔之行為，係冒用中華民國公務員行使具高權性質之公務，已破壞大眾對公權力之信賴，合於第1款加重事由。
3.甲丁雖未於乙丙詐騙時在場，惟依立法理由，第2款「三人」之認定排除實務上實行共同正犯之判準（76台上7210判例），故甲乙仍應算入「三人」之列，成立第2款加重事由。

(三)本案之沒收分析如下：

1.甲乙丙丁具詐欺不法已如前述，且四人共同詐欺取得之5,000萬元，係屬第38條之1第1、4項與詐欺不法行為具直接關聯性之不法利得。

2.法院應對甲沒收3,300萬，其餘1,700萬追徵：

(1)本題犯罪利得5,000萬應係由首謀甲事實上支配，故法院應依第38條之1第1項對其沒收5,000萬。

(2)又，5,000萬當中之1,700萬已移轉由丙丁A支配，此部分已因事實上或法律上原因不能沒收，法院應依第38條之1第3項追徵之。

3.就丙所取得之500利得，雖已給付予房屋買家作為頭期款，使得因合法無瑕疵之交易介入而截斷與丙詐欺不法之關聯性，買家應善意取得該筆款項，而不得對買家沒收，惟此係法律上原因不能對丙沒收之情形，應依第38條之1第3項追徵500萬價額。

4.丁分得之200萬利得部分：

(1)丁將200萬交給兒子B，雖B不知情，惟仍係無償取得該筆利得，故為第38條之1第2項第2款無正當理由取得，法院應對B沒收200萬。

(2)又此筆利得已交給因合法無瑕疵交易介入之第三人即法人C，C可善意取得200萬，依第38條之1第2項

反面推論，不得對C沒收，僅因法律上原因而無法對B沒收，僅能依第3項對B追徵200萬價額。

5.就A取得之1,000萬利得，因A明知此筆金額為甲之不法利得，屬第38條之1第2項第1款明知且無正當理由取得之人，故與甲之不法行為仍具得利關聯性，應對A沒收1,000萬。

6.又乙雖與甲丙丁為共同正犯，惟乙對不法利得並無事實上共同支配權限，故法院不得對乙共同沒收。

四、甲為逼其夫A與其離婚，商請友人醫生乙做成驗傷診斷證明書，並唆使其妹妹丙出庭作證，提告A對其毆打（事實上無此情形）。事後丙經具結後陳述其親眼見到A多次毆打甲，致法院採納前開證據，判決A傷害罪成立。請問甲、乙、丙的行為如何論處？（25分）

試題評析	本題爭點主要圍繞在誣告罪、準誣告罪、偽證罪以及業務登載不實罪四個罪名的正共犯討論，並沒有太多複雜的爭點，只需要在每個罪名中，就甲乙丙三人不同的貢獻去論罪即可。
考點命中	1.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁9-72、頁9-73、頁9-76，第二篇第二章第四節四、偽證及誣告罪章。 2.《透明的刑法一分則編》，高點文化出版，張鏡榮編著，頁8-77~78，第二篇第一章第二節二、（六）業務上登載不實罪。

答：

(一)甲之刑責：

- 1.甲商請乙作成診斷證明書之行為，係使無登載不實故意執行業務之乙形成此一故意之教唆行為，甲亦有教唆乙登載不實與登載不實既遂之雙重故意，且無阻卻違法事由並具罪責，成立刑法第215條業務登載不實罪之教唆犯（第31條第1項）。
- 2.甲唆使丙於誣告A案件中作偽證之行為，成立刑法（下同）第168條偽證罪之教唆犯（第31條第1項）：
 - (1)丙具偽證不法已如前述。
 - (2)客觀上，甲唆使無偽證犯意之丙形成偽證犯意，係偽證之教唆行為；主觀上，甲有教唆丙偽證與教唆丙偽證既遂之雙重故意。
 - (3)甲無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。
- 3.甲商請乙作成診斷證明書並使用於A傷害案件之行為，係出於誣告A故意與使A受刑事處罰意圖，透過乙作成反於真實之診斷證明之偽造行為，甲並使用此一證據誣告A，足對司法正確行使形成危險，成立刑法第169條第2項準誣告罪。
- 4.甲提告A毆打自己之行為，成立刑法（下同）第169條第1項誣告罪：
 - (1)客觀上，甲向有調查審判權限之公務員提起A傷害之告訴，係明知A無傷害行為仍為反於真實之申告，於開啟刑事調查程序時，即有使A受刑事處罰之危險，亦對司法權正確行使出現適格危險性；主觀上，甲明知A未傷害自己仍決意對A提出傷害告訴，故具誣告故意與使A受刑事處罰之意圖。
 - (2)甲無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。
- 5.競合：甲成立之誣告罪吸收準誣告罪，再與教唆業務登載不實罪與教唆誣告罪依第50條數罪併罰。

(二)乙之刑責：

- 1.乙作成驗傷診斷證明書之行為，成立刑法（下同）第215條業務登載不實罪：
 - (1)按本罪為無形偽造之立法，須有登載權限之人為不實登載方能成罪。客觀上，醫師乙係有權反覆作成驗傷診斷證明書等文書之從事業務之人，其將A傷害甲之虛偽事實登載於業務上作成之文書，足以生損害於大眾對醫師診斷證明之信賴與A之個人利益；主觀上，乙明知甲陳述之事實為假仍決意依其陳述作成此等文書，具登載不實之直接故意。
 - (2)乙無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。
- 2.乙於作成不實診斷證明之行為時，並無使A受刑事處罰之意圖，自不成立刑法第169條第2項準誣告罪。
- 3.乙作成不實診斷證明之行為，係出於幫助甲誣告A既遂之幫助雙重故意，使A取得此文書提出於訴訟作為證據之用，並易於實現誣告構成要件，乙亦無阻卻違法事由並具罪責，成立刑法第169條第1項誣告罪之幫助犯（第30條）。
- 4.競合：乙成立之業務登載不實罪與誣告罪之幫助犯，係一行為侵害數罪名，依第55條想像競合處斷。

(三)丙之刑責：

- 1.丙於審判時陳述A毆打甲之行為，成立刑法（下同）第168條偽證罪：

- (1)客觀上，A毆打甲之事實係足以影響A傷害案件審判結果正確性之內容，證人丙具結後具真實陳述義務，其就此一內容為反於真實之陳述，已對司法權之正確行使形成適格危險；主觀上，丙明知A未毆打甲仍決意為此陳述，具偽證故意。
- (2)丙無阻卻違法事由並具罪責，成立本罪。
- 2.丙於審判時陳述A毆打甲之行為，雖其與甲具誣告之犯意聯絡，惟因丙係於甲對A為誣告行為後始作偽證，故與甲之誣告行為欠缺誣告之行為分擔，不成立刑法第169條誣告罪之共同正犯。
- 3.丙於審判時陳述A毆打甲之行為，雖具有使甲易於實現誣告行為之幫助故意，惟丙於甲誣告行為完成並既遂後始為虛偽陳述，此為不罰之事後幫助，不成立刑法第169條誣告罪之幫助犯。

同
點
·
高
上

【版權所有，重製必究！】



高普考行政分眾課

為好名次而來

打造高分力



海量解題力

提升寫作力

① 一堆例題見解，怎麼寫才高分？

申論寫作正解班 ▶ 論正技巧

緊扣命題趨勢，個人化批改指導，厚植寫作力！

高分實證

黃○雯 (私校考取) 112高考法律廉政、
普考法律廉政【榜眼】

今年報名刑法跟刑訴的申論寫作班，老師們的課程都非常扎實。很推薦刑訴的劉律，講義囊括刑訴所有單元，上完課就可以快速複習，講義擬答也不會太長，都是考場上能寫得出來的長度……

※面授/網院 2,500 元起/科，雲端 6 折起/科

① 沒有夥伴交流經驗，愈讀愈鑽牛角尖？

作題讀書會 ▶ 快問快答

學霸手把手領學，引爆腦力激盪！

高分實證

宋○婕 (應屆考取) 112高考一般行政、
普考一般行政【狀元】

我有參加過兩次的高點大會考，實際體驗上考場的感覺，且考後還有解析讀書會可以與老師討論作答方向及寫法等，重新檢視自己的答題還有哪邊需要改進。

※學員專屬服務

① 陷入思維誤區，兩個選項都似是而非？

選擇題誘答班 ▶ 掌握關鍵

嚴選誘答題型題庫，速解題意、準確作答！

高分實證

曾○洳 (雙榜考取) 112高考一般行政、
普考一般行政

選擇題有時會成為致勝的關鍵，在高普考中，相差1分排名便可能差了10幾20名，同時選擇題是較好上手的題型，因此加入選擇題誘答班成為我拉高整體分數的關鍵。

※面授/網院 1,000 元起/科，雲端 1,500 元起/科

① 寫得頭頭是道，但切中核心嗎？

狂作題班 ▶ 速效提分

名師親領搭配助教輔導，仿真模測有效提分！

高分實證

蘭○綺 (在職考取) 112高考一般民政、
普考一般民政

藉由狂作題班6週密集且不斷練習題目，不僅可以訓練自己作答的速度，更可有效率的複習每一個學科，完勝以往自己複習。

※面授限定，6,000 元起/科

衝刺113地方特考，試不宜遲！

- 113/7/31前憑113高普考准考證報名高點分眾課，最高可享45折起優惠價！
- 完整優惠詳洽各分班櫃檯或高點行政學院生活圈



另有**行動版課程**隨時可上
試聽&購課，請至

① 知識達購課館
ec.ibrain.com.tw



② 高點網路書店
publish.get.com.tw

