

# 《刑法概要》

甲、申論題部分：(50 分)

一、甫上小學的 A，過年期間隨父母回臺南祖父母家過年，除了祖父母外，眾多親戚長輩都慷慨給予紅包。過年期間親友往來頻繁，就讀大學的 B 隨父母到 A 祖父母家拜年，大人閒聊時，B 覺無趣，遂想去陪 A 遊玩。見 A 正拿出壓歲錢一張一張數著玩，B 心生一計，掏出為了去日本旅遊而換的日幣萬元紙鈔，對 A 說：「這麼多張紙鈔很厚，帶起來好麻煩，不如拿 10 張千元鈔，跟我換這張萬元鈔，這樣就不用帶這麼厚了。」A 不懂分辨不同國家幣值，亦不知新臺幣並無萬元鈔，見紙鈔上的 10000 字樣，算了算數，的確是 10 個 1,000，便同意拿 10 張千元鈔與 B 的日幣萬元鈔交換。請問 B 的行為該如何評價？(25 分)

命題意旨	詐欺犯罪相關條文適用之區辯。
答題關鍵	本題主要是在測試是否合乎詐欺罪之要件(即是否有施用詐術之客觀作為或不作為)，若認為不構成刑法第 339 條之詐欺罪，但本題是利用被害者之意思能力薄弱，對事務不能為合理之分析與利害之判斷時，則可討論準詐欺罪。
考點命中	《高點刑法講義》第一回，劉律編撰，頁172~177。

## 【擬答】

B 以日幣萬元紙鈔，與 A 之 10 張千元鈔交換之行為，構成刑法第 341 條第 1 項準詐欺罪。

- (一)B 以日幣萬元紙鈔，與 A 之 10 張千元鈔交換之行為，並未傳遞錯誤不實之訊息，故並未積極施用詐術，且本文認為行為人 B 依法律、契約或交易習慣不負有告知之義務，遂不構成不作為詐欺，不合乎刑法第 339 條詐欺罪之要件，核先敘明。
- (二)惟，客觀上，B 雖未施用詐術手段，惟確係利用相對人 A 智慮不充分之情狀，使之為財物處分行為而引發損失之情形，亦即利用 B 僅甫上小學，亦即 B 意思能力薄弱，對事務不能為合理之分析與利害之判斷時，使之將本人或第三人之物交付或得財產上之利益(即與 A 之 10 張千元鈔交換之行為)(臺灣高雄地方法院 105 年度易字第 59 號刑事判決意旨參照)；主觀上，B 對於上開之客觀事實亦具有認識及意欲。
- (三)B 無阻卻違法及罪責事由，故成立本罪。

二、A 到 B 家向 B 追討之前借給 B 的錢，沒想到 B 不但不還，還嘲諷 A 是守財奴，才這麼點錢還急著追討。A 盛怒之下，隨手拿起手邊的馬克杯，邊叫罵要 B 閉嘴，邊拿馬克杯猛力朝 B 太陽穴部位敲擊數次，B 頭部頓時血流如注，失去意識倒地不起。A 見狀連忙逃跑，待心緒稍定後打給自己的女友 C，告知全情，C 勸 A 應該立刻叫救護車救 B，A 因害怕便叫 C 打電話叫救護車至 B 家救 B。孰知，B 因家人返家，在 C 叫的救護車抵達之前，就已經送醫診治獲救。請問 A 的行為該如何評價？(25 分)

命題意旨	是否合乎中止犯之要件。
答題關鍵	本題解題關鍵在於 A 拿馬克杯猛力朝 B 太陽穴部位敲擊數次，要討論主觀上是傷害犯意或是殺人之犯意，而且 B 因家人返家，在 C 叫的救護車抵達之前，就已經送醫診治獲救是否合乎中止犯之要件，本題因中止行為與結果不發生無因果關係，特別要討論準中止犯之要件。
考點命中	《刑法總則透析》，高點文化出版，劉睿揚律師編著，頁10-10~10-11。

## 【擬答】

A 拿起馬克杯，猛力朝 B 太陽穴部位敲擊數次之行為，構成刑法第 271 條第 2 項之殺人未遂罪之準中止犯(刑法第 27 條第 1 項後段)。

- (一)主觀上，A 猛力朝 B 太陽穴部位敲擊數次，係攻擊人體重要部位，以具有侵害生命法益之高度風險，當具有殺人之故意；客觀上，B 已經送醫診治獲救，惟依主客觀混和理論，A 拿起馬克杯，猛力朝 B 太陽穴部位敲擊數次之行為，在客觀上已依其犯罪階段計畫，直接啟動與該當殺人構成要件行為直接密切的行為，而對 B 形成直接侵害生命法益之危險，已著手。

(二)甲無阻卻違法及罪責事由。

(三)又，本題中 A 因害怕便叫 C 打電話叫救護車至 B 家救 B，顯見主觀上係行為人 A 非不能，乃不為也，為己意中止，符合法蘭克公式；客觀上，A 已實行構成要件之殺人行為，為既了未遂，而 A 因害怕便叫 C 打電話叫救護車至 B 家救 B，足認為積極之防果行為，惟 B 因家人返家，在 C 叫的救護車抵達之前，就已經送醫診治獲救，此積極防果行為與 B 未死亡之結果不具有因果關係，但渠已盡誠摯性、相當性之努力，故仍得主張刑法第 27 條第 1 項後段之準中止犯。

## 乙、測驗題部分：（50 分）

- (D)1 關於擄人勒贖罪，下列敘述何者錯誤？  
 (A)意圖勒贖而擄人者屬之 (B)擄人後意圖勒贖者屬之  
 (C)如故意使人受重傷者，得處死刑 (D)如致人受重傷者得處死刑
- (D)2 處罰之裁判確定後，未執行或執行未完畢，而法律有變更，不處罰其行為者，依刑法之規定，其效果為何？  
 (A)其刑之宣告以已廢止論 (B)其刑之宣告以已執行論  
 (C)另由法務部長以行政處分赦免之 (D)免其刑之執行
- (D)3 甲依刑事訴訟法第 88 條第 1 項規定逮捕現行犯乙，將其監禁數日後始送交警察。下列敘述何者正確？  
 (A)甲之行為屬業務上正當行為，可阻卻違法  
 (B)甲之行為屬依法令之行為，可阻卻違法  
 (C)甲之行為屬正當防衛，可阻卻違法  
 (D)甲之行為不可阻卻違法
- (D)4 下列何者並非構成要件錯誤？  
 (A)打擊錯誤 (B)客體錯誤 (C)因果流程錯誤 (D)容許錯誤
- (D)5 有關刑法預備犯及未遂犯之規定，下列敘述何者正確？  
 (A)預備犯為結果發生前的前置處罰規定，因此亦屬刑法第 25 條未遂犯的一種類型  
 (B)行為之處罰以未遂為原則，既遂則按未遂之刑加重其刑二分之一  
 (C)行為之處罰以未遂為原則，法無明文亦可處罰未遂犯行  
 (D)實質預備犯係將預備行為直接入罪化而創設的獨立處罰規定
- (D)6 關於教唆犯，依實務見解，下列敘述何者錯誤？  
 (A)甲教唆乙自殺，乙果真自殺身亡，甲不成立殺人罪之教唆犯  
 (B)甲教唆乙湮滅甲自己的犯罪證據，甲不成立湮滅證據罪之教唆犯  
 (C)甲犯案後教唆乙頂替自己，甲不成立頂替罪之教唆犯  
 (D)被告甲教唆乙偽證，為自己有利之供述，甲不成立偽證罪之教唆犯
- (C)7 甲聽到隔壁鄰居乙的消防警報器大響，久久不停，甲以為乙家失火，趕緊踹門衝入屋內打算救火，孰知原來是警報器故障了，事實上並無火災。此等情形係屬於刑法學理上之何種錯誤？  
 (A)構成要件錯誤 (B)禁止錯誤  
 (C)容許構成要件錯誤 (D)容許錯誤
- (A)8 裁判確定前犯數罪者，應併合處罰之，下列何者不合乎刑法第 51 條併合處罰規定？  
 (A)宣告死刑與有期徒刑 10 年，分別執行之  
 (B)宣告 2 個死刑，執行 1 個死刑  
 (C)宣告褫奪公權 5 年與 1 年，執行 5 年  
 (D)宣告有期徒刑 3 年與罰金 3 萬元，併執行之
- (C)9 關於緩刑及假釋制度的比較，下列敘述何者錯誤？  
 (A)緩刑制度是用以救濟短期自由刑的弊端；假釋制度是用以救濟長期自由刑的弊端  
 (B)緩刑是由法院裁判；假釋是由典獄長報請法務部核定  
 (C)緩刑期間是 2 年以上 5 年以下；假釋期間，是有期徒刑所餘的刑期再加上 5 年的觀察期  
 (D)緩刑期滿，而緩刑之宣告未經撤銷者，其刑之宣告失其效力；有期徒刑所餘刑期內未經撤銷假釋者，其未執行之刑，以已執行論
- (C)10 關於外國人犯罪之驅逐出境，下列敘述何者正確？  
 (A)外國人甲受無期徒刑之宣告，應於執行完畢後驅逐出境

- (B)外國人乙受 10 年有期徒刑之宣告，應於執行完畢後驅逐出境  
 (C)外國人丙受 2 年有期徒刑之宣告，得於執行完畢後驅逐出境  
 (D)外國人丁受 30 日拘役之宣告，得於執行完畢後驅逐出境
- (C)11 公務員甲基於圖利犯意，明知違法而讓公共工程承包商遲延給付，且未沒收保證金，因被媒體揭露後，甲才去函督促承包商履約。甲之刑責為何？  
 (A)成立公務員不違背職務受賄罪 (B)成立違法圖利罪之中止未遂  
 (C)甲成立違法圖利罪之既遂犯 (D)甲不成立犯罪
- (B)12 甲為某市環保局正式公務員，平日認真取締不法業者，某週末假日，巧遇其業務上曾取締的業者乙，乙記得甲是當時取締他的公務員，乙竟憤而打傷甲，乙成立何罪？  
 (A)妨害公務罪  
 (B)普通傷害罪  
 (C)甲若出示公務員證件，乙即成立妨害公務罪  
 (D)甲若因而受傷，乙即成立妨害公務罪
- (D)13 解送依法拘禁之人犯甲時，負責看管人犯之員警乙，不小心讓甲脫逃。甲、乙之行為，下列敘述何者正確？  
 (A)甲、乙均不成立犯罪 (B)甲成立脫逃罪；乙不成立犯罪  
 (C)甲不成立犯罪；乙成立過失致脫逃罪 (D)甲成立脫逃罪；乙成立過失致脫逃罪
- (C)14 甲到警察局報案，表示其剛才所領的薪水被飛車搶奪，警察調閱街頭錄影帶發現並無此事，甲才承認因為賭博將錢花光，對太太無法交代，才出此下策，警察應如何處理甲之行為？  
 (A)應偵辦甲刑法第 169 條的誣告他人罪 (B)不應偵辦甲行為，因為其未誣告他人  
 (C)應偵辦甲刑法第 171 條未指定犯人誣告罪 (D)不應偵辦甲行為，因其行為情有可原
- (D)15 有關刑法第 185 條之 4 肇事逃逸罪，下列敘述何者正確？  
 (A)甲駕駛汽車失控，撞擊路邊停放之乙車，導致乙車車門凹陷，甲立即逃逸，甲成立本罪  
 (B)甲與乙均騎自行車，在車道上相撞，乙受傷而甲逃逸，甲成立本罪  
 (C)甲駕駛汽車失控，撞擊乙車，導致乙受輕傷，甲立即逃逸，甲不成立本罪  
 (D)甲駕駛汽車失控而撞上前方之機車，機車騎士乙當場死亡，甲立即逃逸，甲成立本罪
- (D)16 有關刑法第 15 章偽造文書印文罪，下列敘述何者錯誤？  
 (A)偽造私文書或偽造公文書罪都必須足生損害於他人或公眾  
 (B)變造汽車牌照號碼是成立刑法第 212 條變造特種文書罪  
 (C)偽造臺灣臺北地方法院的印文成立刑法第 217 條偽造公印文罪  
 (D)互助會標單不是刑法第 220 條所稱之準文書
- (B)17 有關刑法第 16 章之 1 妨害風化罪，下列敘述何者錯誤？  
 (A)公然猥褻罪主觀上必須有意圖供人觀覽始成立犯罪  
 (B)與四親等之表妹發生性交，成立刑法第 230 條血親性交罪  
 (C)散布人獸交圖片，成立散布猥褻圖畫罪  
 (D)公務員犯包庇他人犯意圖使女子與他人為性交之行為，而媒介以營利罪，加重其刑至二分之一
- (C)18 政府三申五令禁止公務員涉足有女陪侍的酒店，在這些風化場所進行性交或猥褻的違法性交易行為，所引發的刑法問題，下列敘述何者正確？  
 (A)在封閉式包廂內陪侍之女性，可能觸犯刑法第 234 條公然猥褻罪  
 (B)陪侍女性主動引致性交易者，可能觸犯刑法第 231 條引誘營利罪  
 (C)開設酒店之人媒介性交易者，可能觸犯刑法第 231 條媒介營利罪  
 (D)公務員前往消費行為本身，即構成刑法第 231 條第 2 項包庇行為
- (C)19 甲因對其祖父乙索取金錢遭拒，憤而持花瓶丟向祖父乙，卻未丟中，有關甲之刑責為何？  
 (A)傷害未遂罪 (B)義憤傷害未遂罪  
 (C)施強暴於直系血親尊親屬罪 (D)不成立犯罪
- (C)20 有關刑法第 283 條聚眾鬥毆罪的敘述，下列何者錯誤？  
 (A)本罪罪質屬抽象危險犯 (B)致人於死或重傷，係屬客觀處罰條件  
 (C)本罪屬對向犯 (D)在場助勢者為本罪之行為人
- (A)21 甲向學校老師威脅如果不給高分，就向學校誣告遭老師性騷擾，老師擔心無端受牽連只好給高分。甲在

- 刑法上成立何罪：
- (A)強制罪 (B)誹謗罪 (C)強制猥褻罪 (D)誣告罪
- (B)22 有關刑法第 28 章妨害秘密罪，下列敘述何者錯誤？
- (A)甲為知悉心儀已久之乙女所收到之信件內容，將信封置於燈下照射因而得知其內容，甲成立妨害書信秘密罪
- (B)里長甲因乙住家附近竊盜案件增加，故在人行道裝設監視器，因而錄得乙與男友在人行道接吻，甲成立窺視竊聽竊錄罪
- (C)甲在更衣室以遠端遙控隱藏鏡頭方式，錄影其他人更衣之情形，甲成立窺視竊聽竊錄罪
- (D)甲將更衣室所竊錄的內容以網路傳送方式供不特定人下載，甲成立散布竊錄他人活動罪
- (B)23 甲於檳榔攤趁顧店小姐乙在後面收取包裹，無法看顧櫃檯時，將置於抽屜內之現金 2,000 元取走，甲之刑事責任為何？
- (A)搶奪罪 (B)竊盜罪 (C)強制罪 (D)詐欺取財罪
- (C)24 甲與乙係兄弟，已成年分家未同住。甲因缺錢花用，未經乙同意，即將乙先前借給甲暫時使用之機車 1 台，賣給中古機車行，得款新臺幣 5,000 元後，自行花用完畢。下列敘述何者正確？
- (A)甲構成竊盜罪
- (B)甲所為犯罪因其與乙係兄弟，得免除其刑
- (C)甲所為犯罪因其與乙係兄弟，須告訴乃論
- (D)甲不構成犯罪，只需賠償乙新臺幣 5,000 元
- (B)25 下列何者不是刑法第 356 條損害債權罪之構成要件？
- (A)債務人於將受強制執行之際 (B)債務人於強制執行後
- (C)意圖損害債權人之債權 (D)毀壞、處分或隱匿其財產

【高點法律專班】

版權所有，重製必究！