

# 刑法釋論 II

## 目錄

### 序

目錄	I
第三編 法律效果論	1
第一章 刑罰	4
第一節 刑罰基本構想	5
第二節 刑罰理論	7
第一項 絕對理論	9
第二項 相對理論	13
第三項 刑罰理論的反思	22
第三節 法定刑罰類型與範圍	32
第一項 刑罰的存在形式	33
第二項 各種刑罰手段	36
第四節 沒收相關概念的重新思考	59
第一項 抗治犯罪的應有面向	61
第二項 犯罪利益剝奪的構想	64
第三項 獨立性的法律效果定性	70
第二章 刑之輕重比較與加減	82
第一節 基本原則	83

第一項 刑罰種類比較順序	83
第二項 刑罰種類相同的比較	84
第二節 併科之比較	85
第一項 比較關係	85
第二項 比較順序	87
第三節 刑之加重與減免	88
第一項 加重事由	90
第二項 加重限制	94
第三項 刑之減輕或免除	95
第四項 加減事由競合之處理	102
第四節 自首	104
第五節 刑之計算與折抵	107
第一項 基本條件	109
第二項 折抵對象與方式	112
第三項 折抵刑罰之應然	116
第六節 累犯	117
第一項 形成條件	118
第二項 累犯存在正當性之質疑	123
<b>第三章 保安處分</b>	<b>126</b>
第一節 基本概念	129
第一項 適用對象	129
第二項 雙軌制裁體制	130
第三項 雙軌制調和關係	132
第二節 適用原則	134
第一項 法定原則的要求	135
第二項 比例原則	135

第三項 替換原則-----	136
第三節 保安處分的類型-----	137
第一項 感化教育-----	137
第二項 監護處分-----	139
第三項 禁戒處分-----	140
第四項 強制工作處分-----	142
第五項 強制治療處分-----	143
第六項 保護管束-----	146
第七項 驅逐出境處分-----	148
第四節 保安處分之宣告、執行與時效-----	148
<b>第四章 競合論-----</b>	<b>151</b>
第一節 基本概念-----	157
第一項 競合論基本結構-----	159
第二項 行為數與罪數的辯證-----	162
第三項 體系定位-----	165
第四項 法律效果處理原則-----	176
第五項 處刑原則個別適用關係-----	188
第二節 競合論的本體-----	191
第一項 基本前提-----	192
第二項 真實競合的本體問題-----	194
第三項 複數規範形成與程序關連性-----	196
第四項 數罪併罰概念-----	199
第三節 行為數之判斷-----	202
第一項 行為數的概念定位-----	204
第二項 「行為單數」概念-----	207
第三項 「行為單數」概念的謬誤與修正-----	212
第四項 行為數判斷的思考-----	222

第四節 想像競合	233
第一項 想像競合的本質	235
第二項 想像競合的形成要件	244
第三項 想像競合之法律效果	255
第五節 實質競合	257
第一項 概念界定	258
第二項 實體條件	259
第三項 同一程序處理	263
第四項 法律效果形成之思維	266
第五項 實質競合之法律效應	270
第六節 事後競合	274
第一項 基本概念	276
第二項 事後整體刑形成之條件	277
第三項 已執行刑問題之處理	279
第七節 更定其刑	280
第一項 定執行刑問題	281
第二項 應執行刑的形成	283
第三項 更定其刑的問題	285
第八節 法律競合	295
第一項 基本概念	295
第二項 構成要件相互關係	297
第三項 形成法律競合的關係	307
第四項 法律競合重新認知	333
第五項 誤用法律競合的問題	336
第九節 牽連關係之廢除	337
第一項 基本概念	340
第二項 判斷標準之爭議	348
第三項 牽連關係概念的重新思考	354

第四項 牽連關係之應然-----	360
第五項 刑法修正評釋與概念展望-----	368
第十節 連續關係之廢除-----	374
第一項 存廢之爭議-----	381
第二項 廢除連續犯之後的認定結構-----	403
第十一節 適用關係-----	404
第一項 併罰規定的適用關係-----	404
第二項 牽連關係廢除之法律適用問題-----	407
第三項 廢除連續關係的適用問題-----	410
<b>第五章 刑罰裁量-----</b>	<b>413</b>
第一節 概說-----	414
第二節 基本概念-----	418
第三節 指導原則-----	420
第一項 罪責-----	420
第二項 制裁的目的觀-----	426
第三項 指導原則之調和-----	432
第四項 重複引用禁止-----	436
第四節 裁量理論之爭議-----	437
第一項 原點理論-----	438
第二項 精確刑理論-----	440
第三項 裁量空間理論-----	441
第五節 裁量方法-----	442
第一項 前提事項-----	444
第二項 刑度範圍確認-----	446
第三項 量刑事由之審酌-----	448
第四項 刑罰必要性與適應性-----	449

第五項 評價具體化-----	450
第六節 個別裁量事由-----	451
第一項 前提節制-----	451
第二項 行為事實相關的裁量事由-----	455
第三項 行為人相關的裁量事由-----	459
<b>第四編 刑罰執行轉向與時效-----</b>	<b>463</b>
<b>第一章 易刑處分-----</b>	<b>471</b>
第一節 基礎構想-----	472
第二節 易科罰金-----	475
第一項 本質-----	477
第二項 易科罰金條件-----	481
第三節 易服勞役-----	484
第四節 社會勞動-----	487
第五節 易以訓誡-----	494
<b>第二章 緩刑-----</b>	<b>495</b>
第一節 基本條件-----	496
第一項 刑度條件-----	497
第二項 適當性考量-----	500
第二節 附條件緩刑-----	502
第三節 緩刑期間與效力-----	506
第四節 緩刑之撤銷-----	508
第一項 撤銷條件-----	509
第二項 撤銷之效應-----	512

<b>第三章 假釋</b>	<b>515</b>
<b>第一節 基本理念</b>	517
第一項 假釋制度的本質	519
第二項 基礎思維	520
<b>第二節 假釋條件</b>	522
第一項 形式條件	523
第二項 實質條件	527
<b>第三節 假釋之限制</b>	528
<b>第四節 假釋程序</b>	530
第一項 審核程序	531
第二項 假釋權歸屬的檢討	531
第三項 假釋程序的困擾問題	533
<b>第五節 假釋期間與期滿效應</b>	535
<b>第六節 撤銷假釋</b>	537
第一項 撤銷條件與限制	537
第二項 撤銷之效應	539
第三項 刑期的計算	540
<b>第七節 撤銷假釋救濟的難題與解決</b>	543
第一項 根本問題所在	544
第二項 解決構想	546
<b>第四章 時效</b>	<b>551</b>
<b>第一節 時效基本理念</b>	551
第一項 刑罰權實現的要求	555
第二項 刑罰權怠惰的效應	557
第三項 歸責關係的思維	558

第二節 追訴時效	562
第一項 追訴時效的本質	563
第二項 追訴時效期間	567
第三項 時效停止與續行	569
第四項 競合關係的追訴時效判斷	573
第五項 時效完成效應	573
第三節 行刑時效	574
第一項 行刑時效期間	574
第二項 時效停止與續行	575
第三項 時效完成效應	578
第四項 數罪併罰的行刑時效	578
第四節 時效概念的重新思考	580
<b>索引</b>	<b>583</b>