

檔 號：
保存年限：

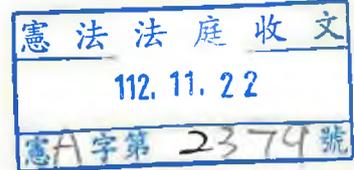
法務部 書函

地址：100204臺北市中正區重慶南路1段
130號

承辦人：
電話：
電子信箱：

受文者：憲法法庭

發文日期：中華民國112年11月21日
發文字號：法檢字第11204533730號
速別：普通件
密等及解密條件或保密期限：
附件：如主旨

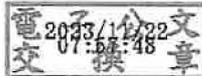


主旨：有關貴法庭審理會台字第13760號聲請人許彤安聲請解釋
及相關併案，本部提出書面意見如附件，請查照。

說明：復貴法庭112年9月13日憲庭力會台13760字第1121001482號
函。

正本：憲法法庭

副本：本部檢察司



法務部書面意見

壹、刑法第 160 條（下稱系爭規定）之立法理由說明

系爭規定：「意圖侮辱中華民國，而公然損壞、除去或侮辱中華民國之國徽、國旗者，處 1 年以下有期徒刑、拘役或 9 千元以下罰金（第 1 項）。意圖侮辱創立中華民國之孫先生，而公然損壞、除去或侮辱其遺像者，亦同（第 2 項）。」依照民國 1 年《暫行新刑律》有關侮辱國旗之立法，係規定於第 126 條：「意圖侮辱外國而損壞、除去、污穢外國之國旗或其他國章者，處四等以下有期徒刑、拘役或三百圓以下罰金。」並無毀損本國國旗之處罰規定，迄至民國 7 年公布之《刑法第二次修正案》，新增第八章妨害秩序罪，並增訂第 157 條規定：「意圖侮辱民國，公然損壞、除去、污穢民國之國旗、國章者，處 1 年以下有期徒刑，拘役或三百圓以下罰金。」設有刑事處罰規定。該條立法理由謂：「原案第 126 條對於侮辱外國國旗、國章既有明文處罰，故本案增入本條。」其後於民國 8 年《改定刑法第二次修正案》改列為第 170 條並酌修文字為「意圖侮辱民國，公然損壞、除去、污辱民國之國旗、國章者，處 1 年以下有期徒刑，拘役或三百圓以下罰金。」民國 17 年《中華民國刑法》（舊刑法）、民國 22 年《中華民國刑法修正案初稿》及民國 23 年《中華民國刑法修正案》僅調整該條條號及章次，條文文字未變動。

刑法於民國 24 年 1 月 1 日國民政府制定公布全文，並自同年 7 月 1 日起施行。第 160 條規定：「意圖侮辱中華民國，而公然損壞、除去或污辱中華民國之國旗、國章者，處一年以下有期徒刑、拘役或

三百元以下罰金（第 1 項）。意圖侮辱創立中華民國之孫先生，而公然損壞、除去或污辱其遺像者亦同（第 2 項）。」立法理由謂：「查第二次修正案理由謂原案第 126 條，對於侮辱外國國旗國章，既有明文處罰，故本案增入本條。」系爭條文陸續於民國 43 年 10 月 23 日、108 年 12 月 25 日修正公布。民國 43 年 10 月 23 日修正將第 1 項保護客體由「中華民國之國旗、國章」變更為「中華民國之國徽、國旗」，以配合中華民國國徽國旗法有關「國徽」之用語；民國 108 年 12 月 25 日修正調整罰金數額以增加法律明確性，使刑法分則各罪罰金數額具內在邏輯一致性，並酌調文字與標點符號。

貳、相關外國立法例

一、德國（刑法第 90a 條）

刑法第 90a 條【詆毀國家及其象徵】：「(1) 公然、於集會中或以散布文書（第 11 條第 3 項）之方式而為行為之一者，處 3 年以下有期徒刑或罰金：1. 辱罵或惡意蔑視德意志聯邦共和國或其中一邦或其憲法秩序者，或 2. 詆毀德意志聯邦共和國或其中一邦之顏色、旗幟、徽章、徽號或頌歌者。(2) 對公然懸掛之德意志聯邦共和國國旗或邦旗，或官方公開設置之德意志聯邦共和國或其中一邦之主權標誌予以移除、毀棄、損壞，致令不堪用、使其無法辨識或對其侮辱者，亦同。未遂犯罰之。(3) 行為人有意藉其犯行以危害德意志聯邦共和國之存續或憲法原則者，處 5 年以下有期徒刑或罰金。」

StGB § 90a Verunglimpfung des Staates und seiner Symbole

(1) Wer öffentlich, in einer Versammlung oder durch Verbreiten eines Inhalts (§ 11 Absatz 3)

1. die Bundesrepublik Deutschland oder eines ihrer Länder oder ihre verfassungsmäßige Ordnung beschimpft oder böswillig verächtlich macht oder

2. die Farben, die Flagge, das Wappen oder die Hymne der Bundesrepublik Deutschland oder eines ihrer Länder verunglimpft,

wird mit Freiheitsstrafe bis zu drei Jahren oder mit Geldstrafe bestraft.

(2) Ebenso wird bestraft, wer eine öffentlich gezeigte Flagge der Bundesrepublik Deutschland oder eines ihrer Länder oder ein von einer Behörde öffentlich angebrachtes Hoheitszeichen der Bundesrepublik Deutschland oder eines ihrer Länder entfernt, zerstört, beschädigt, unbrauchbar oder unkenntlich macht oder beschimpfenden Unfug daran verübt. Der Versuch ist strafbar.

(3) Die Strafe ist Freiheitsstrafe bis zu fünf Jahren oder Geldstrafe, wenn der Täter sich durch die Tat absichtlich für Bestrebungen gegen den Bestand der Bundesrepublik Deutschland oder gegen Verfassungsgrundsätze einsetzt.

二、奧地利（刑法第 248 條）

刑法第 248 條【貶損國家及其象徵】：「(1) 任何人公然惡意侮辱或蔑視奧地利共和國或其中一邦，處 1 年以下有期徒刑或 720 歐元日額以下罰金。(2) 任何人以前項方式，在公開場合或公眾集會時仇恨侮辱奧地利共和國或其中一邦旗幟、奧地利共和國徽章、國歌或邦歌，或以其他方式侮辱者，處 6 月以下有期徒刑或 360 歐元日額以下罰金。」

StGB § 248 Herabwürdigung des Staates und seiner Symbole

- (1) Wer auf eine Art, daß die Tat einer breiten Öffentlichkeit bekannt wird, in gehässiger Weise die Republik Österreich oder eines ihrer Bundesländer beschimpft oder verächtlich macht, ist mit Freiheitsstrafe bis zu einem Jahr oder mit Geldstrafe bis zu 720 Tagessätzen zu bestrafen.
- (2) Wer in der im Abs. 1 bezeichneten Art in gehässiger Weise eine aus einem öffentlichen Anlaß oder bei einer allgemein zugänglichen Veranstaltung gezeigte Fahne der Republik Österreich oder eines ihrer Bundesländer, ein von einer österreichischen Behörde angebrachtes Hoheitszeichen, die Bundeshymne oder eine Landeshymne beschimpft, verächtlich macht oder sonst herabwürdigt, ist mit Freiheitsstrafe bis zu sechs Monaten oder mit Geldstrafe bis zu 360 Tagessätzen zu bestrafen.

三、法國（刑法第 R645-15 條）

刑法第 R645-15 條：「除第 433-5-1 條規定者外，當犯罪行為本質有擾亂公共秩序之情況且意圖侮辱三色旗者，處第五類違法行為之罰金：1° 在公共或開放公眾之場所，破壞、毀損或以貶損方式為之者；2° 對上述行為者，即使在私人場所實施，但將犯行相關之影像紀錄散布，或使其散布之。重複違反本條規定的違法行為者，會根據第 132-11 條和第 132-15 條處罰。」

Article R645-15 du code pénal

Hors les cas prévus par l'article 433-5-1, est puni de l'amende prévue pour les contraventions de la 5e classe le fait, lorsqu'il est commis dans des conditions de nature à troubler l'ordre public et dans l'intention d'outrager le drapeau tricolore :

- 1° De détruire celui-ci, le détériorer ou l'utiliser de manière dégradante, dans un lieu public ou ouvert au public ;
- 2° Pour l'auteur de tels faits, même commis dans un lieu privé, de diffuser ou faire diffuser l'enregistrement d'images relatives à leur commission.

La récidive des contraventions prévues au présent article est réprimée conformément aux articles 132-11 et 132-15.

四、西班牙（刑法第 543 條）

刑法第 543 條：「以言詞、書面或行為，公然對西班牙、其自治區或其象徵或標誌為冒犯或暴行者，處 7 至 12 月罰金。」

Artículo 543. “Las ofensas o ultrajes de palabra, por escrito o de hecho a España, a sus Comunidades Autónomas o a sus símbolos o emblemas, efectuados con publicidad, se castigarán con la pena de multa de siete a doce meses.”

五、韓國（刑法第 105 條、第 106 條）

刑法第 105 條（褻瀆國旗或國徽）：「意圖侮辱大韓民國，毀損、移除、污穢國旗或國徽者，處 5 年以下有期徒刑或監禁，10 年以下停止資格或 700 萬元以下罰金。」

제 105 조 (국기, 국장의 모독) 대한민국을 모욕할 목적으로 국기 또는 국장을 손상, 제거 또는 오욕한 자는 5년 이하의 징역이나 금고, 10년 이하의 자격정지 또는 700만원 이하의 벌금에 처한다.

刑法第 106 條 (誹謗國旗或國徽):「基於前條所述目的,誹謗國旗或國徽者,處 1 年以下有期徒刑或監禁,5 年以下停止資格或 200 萬元以下罰金。」

제 106 조(국기, 국장의 비방) 전조의 목적으로 국기 또는 국장을 비방한 자는 1년 이하의 징역이나 금고, 5년 이하의 자격정지 또는 200만원 이하의 벌금에 처한다.