

議題研析

一、題目：德國警察法即時強制規範簡介—以巴伐利亞警察任務與職權法為例

二、議題所涉法規

警察職權行使法

三、背景說明

(一)社會新聞中常見酒醉鬧事或於店家施暴情事發生¹，此類事件警察得依警察職權行使法，對人施以管束²。警察職權行使法於 92 年 6 月 25 日制定公布，並於 100 年 4 月 8 日修正，共分為總則、身分查證及資料蒐集、即時強制、救濟及附則 5 章，其中第 3 章「即時強制」，規範條文自第 19 條至第 28 條，共計 10 條條文，主要規範對人管束、使用戒具、扣留危險物品、進入處所及驅離妨礙之人等規定。

(二)警察職權行使法於 92 年制定之初，草案第 20 條立法說明載明，該條是參考德國聯邦與各邦統一警察法標準草案 (des Musterentwurfes eines einheitlichen Polizeigesetzes des

¹ 泰籍女子穿著火辣大鬧 101 專櫃猛砸鞋包，民視新聞網，113 年 6 月 30 日，網址：<https://www.youtube.com/watch?v=bQQ1cUiyDkA>，最後瀏覽日期：112 年 7 月 18 日。

² 警察職權行使法第 19 條規定：「(第 1 項)警察對於有下列情形之一者，得為管束：一、瘋狂或酒醉，非管束不能救護其生命、身體之危險，或預防他人生命、身體之危險。二、意圖自殺，非管束不能救護其生命。三、暴行或鬥毆，非管束不能預防其傷害。四、其他認為必須救護或有危害公共安全之虞，非管束不能救護或不能預防危害。(第 2 項)警察為前項管束，應於危險或危害結束時終止管束，管束時間最長不得逾二十四小時；並應即時以適當方法通知或交由其家屬或其他關係人，或適當之機關(構)或人員保護。(第 3 項)警察依第一項規定為管束時，得檢查受管束人之身體及所攜帶之物。」同法第 20 條第 1 項規定：「警察依法留置、管束人民，有下列情形之一者，於必要時，得對其使用警铐或其他經核定之戒具：一、抗拒留置、管束措施時。二、攻擊警察或他人，毀損執行人員或他人物品，或有攻擊、毀損行為之虞時。三、自殺、自傷或有自殺、自傷之虞時。」

Bundes und der Länder，下稱德國警察法標準草案）予以明定³。德國一般警察法之立法權屬於各邦所有，為加強聯邦與邦、邦與邦之間共同抗制犯罪能力，聯邦與各邦內政部共同商議將警察法中重要原則與一致性內容研擬為「德國警察法標準草案」，並於1976年6月11日經各邦內政部長會議決議通過，後經各邦採用，逐漸形成警察法範例⁴。於德國各邦警察法中，巴伐利亞邦警察任務與職權法（Gesetz über die Aufgaben und Befugnisse der Bayerischen Polizei，下稱巴伐利亞警察職權法）於2018年修正時，以防堵恐怖行動為由，修法擴大警察執法及偵查犯罪權力與措施，將原本警察核心職務防止「具體危險」提前至預防「潛在、預測的危險」，相當程度地擴大警察執法權能⁵，爰以巴伐利亞警察職權法為例，介紹德國警察法即時強制之規範。

四、探討研析

（一）德國警察法即時強制概念為結合「行政處分、告戒、確定執行方法及實施強制手段」的行政措施

巴伐利亞邦採取警察組織與警察職權分別立法方式，警察組織規定於（Gesetz über die Organisation der Bayerischen Polizei，即巴伐利亞警察組織法），警察職權與任務規定於巴伐利亞警察職權法，並自1978年修正後，以德國警察法標準草案為參考藍本，共分為總則、警察職權、資料蒐集與處理、職務協助、強制（行為、不行為義務之執行）、損害賠償與損失補償、被害人保護、經費管理、司法程序及附則等10章，其中第5章「強制」，規範條文自第70條至第86條，共計17條條文。

即時強制規定於第70條第2項，為防止危險，特別是針對該法第7條至第10條相對人之措施無法或無法及時為之，或對之無效果者，於警察法定職權範圍內，行政強制之行使，得無事

³ 立法院公報，院會紀錄，第92卷，第34期，頁347。

⁴ 李震山，警察行政法論-自由與秩序之折衝，修訂5版，元照出版公司，109年9月，頁24。

⁵ 戴達衛，警察國家的陰影：德國擴權警察法爭議，107年7月4日，網址：https://global.udn.com/global_vision/story/8663/3228444，最後瀏覽日期：113年7月18日。

前之行政處分。⁶該法第 7 條至第 10 條相對人指的即是行為責任與狀態責任人。究其性質屬於無須行政處分且無踐行法定告戒程序之直接強制，無事前的行政處分即「直接」採取強制方法，與通常情形下有踐行階段程序之直接強制不同，因此，德國學者 Richard Thoma 提議以「即時強制 (sofortiger Zwang)」一詞，來專指此種無事前行政處分且無踐行法定告戒程序之直接強制方法⁷。至 20 世紀初期德國各邦普遍承認即時強制概念，認為此種「無須先為行政處分之直接強制」，係結合行政處分、告戒⁸、確定執行方法及實施強制手段合一的行政措施，此後德國各邦警察法將「直接強制」與「即時強制」概念加以區分，並於法律條文文字上刻意區分⁹。以下就巴伐利亞警察職權法，即時強制實務最常發生之對人管束、對人施用槍枝規定簡要說明。

(二) 對人實施管束

依巴伐利亞警察職權法第 82 條規定¹⁰，依該法或其他法律規定得予逮捕且有事實認定具下列情形者，得施以管束：

一、攻擊警察或第三人、抵抗逮捕或有毀損財物行為。

⁶ §70 Abs.2 PAG:" (2) Der Verwaltungszwang kann ohne vorausgehenden Verwaltungsakt angewendet werden, wenn das zur Abwehr einer Gefahr notwendig ist, insbesondere weil Maßnahmen gegen Personen nach den Art. 7 bis 10 nicht oder nicht rechtzeitig möglich sind oder keinen Erfolg versprechen, und die Polizei hierbei innerhalb ihrer Befugnisse handelt.另下薩克森公共安全暨秩序法第 64 條第 2 項關於即時強制亦有相同規定，「為防止現時之危險，特別是針對本法第 6 條至第 8 條相對人之措施無法或無法及時為之，或對之無效果，或為執行課予行政機關或警察義務之法院措施，強制方法之行使，得無事前之行政處分。」

⁷ Richard Thoma, *Der Polizeibefehl im Badischen Recht*, 1906, S. 94-96.轉引自李建良，即時強制的觀念、法制與實踐(中)—行政法學思維方法與比較法學思路取徑，月旦法學教室，112 年 11 月，第 253 期，頁 33。

⁸ 「告戒」者，乃義務人不履行其行為、不行為義務時，執行機關於發動執行前，將未來要採取執行之方法，事先告知義務人，以促使義務人自動履行，避免執行機關與人民發生衝突，造成對義務人權利侵害較大之結果，屬比例原則中「必要性原則」的實踐。參姚其聖，論行政執行之告戒，司法周刊，第 1715 期，103 年 9 月，第 2-3 版。

⁹ 李建良，即時強制的觀念、法制與實踐(中)—行政法學思維方法與比較法學思路取徑，月旦法學教室，112 年 11 月，第 253 期，頁 34。

¹⁰§82 PAG:" Eine Person, die nach diesem Gesetz oder anderen Rechtsvorschriften festgehalten wird, darf gefesselt werden, wenn Tatsachen die Annahme rechtfertigen, daß sie
1. Polizeibeamte oder Dritte angreifen, Widerstand leisten oder Sachen beschädigen wird,
2. fliehen wird oder befreit werden soll oder
3. sich töten oder verletzen wird."

二、逃跑或即將被非法縱放。

三、有自殺或自傷行為。

我國警察職權行使法第 19 條較諸上開規定，對人實施管束不限於依法律得予逮捕之人，且多了 1 款預防危害的概括條款，即「其他認為必須救護或有危害公共安全之虞，非管束不能救護或不能預防危害」(第 19 條第 1 項第 4 款)之情形，得施以管束對象似較廣。

(三) 對人使用槍枝

依巴伐利亞警察職權法第 84 條規定¹¹，僅於下列情形，始得對人使用槍枝：

一、避免當前的生命或身體危險。

二、對於使用或攜帶槍枝、爆裂物之犯罪，防止其即將發生或繼續發生。

三、為阻止試圖逃跑以脫免逮捕或身分查驗者，且強烈懷疑其有犯罪行為；或強烈懷疑其有犯罪行為並有事實證明

¹¹ §84 PAG:" (1) Schußwaffen dürfen gegen Personen nur gebraucht werden,
1.um eine gegenwärtige Gefahr für Leib oder Leben abzuwehren,
2.um die unmittelbar bevorstehende Begehung oder Fortsetzung eines Verbrechens oder eines Vergehens unter Anwendung oder Mitführung von Schußwaffen oder Sprengmitteln zu verhindern,
3.um eine Person anzuhalten, die sich der Festnahme oder Identitätsfeststellung durch Flucht zu entziehen versucht, wenn sie
a)eines Verbrechens dringend verdächtig ist oder
b)eines Vergehens dringend verdächtig ist und Tatsachen die Annahme rechtfertigen, daß sie Schußwaffen oder Sprengmittel mit sich führt,
4.zur Vereitelung der Flucht oder zur Ergreifung einer Person, die in amtlichem Gewahrsam zu halten oder ihm zuzuführen ist
a)auf Grund richterlicher Entscheidung wegen eines Verbrechens oder auf Grund des dringenden Verdachts eines Verbrechens oder
b)auf Grund richterlicher Entscheidung wegen eines Vergehens oder auf Grund des dringenden Verdachts eines Vergehens, sofern Tatsachen die Annahme rechtfertigen, daß sie Schußwaffen oder Sprengmittel mit sich führt,
5.um die gewaltsame Befreiung einer Person aus amtlichem Gewahrsam zu verhindern oder in sonstigen Fällen des Art. 107 BayStVollzG.
(2) Schußwaffen dürfen nach Abs. 1 Nr. 4 nicht gebraucht werden, wenn es sich um den Vollzug eines Jugendarrestes oder eines Strafrestes handelt oder wenn die Flucht aus einer offenen Anstalt verhindert werden soll."

其攜帶槍枝或爆裂物。

四、為阻止逃跑或執行逮捕，且基於對其犯罪的司法判決或基於對其犯罪的強烈懷疑；或基於對其犯輕罪的司法判決或基於對其犯輕罪的強烈懷疑，且有合理事實足認其攜帶槍枝或爆裂物。

五、防止公權力拘禁之人遭非法縱放或巴伐利亞監獄及少年刑罰執行法第 107 條¹²所定情形。

依前項第 4 款規定，如為執行逮捕少年，或防止其脫逃矯正機構，不得使用槍枝。

（四）結語

即時強制概念的形，最初源於德國，由直接強制概念發展而來，此種無事前行政處分且無踐行法定告戒程序的直接強制方法，係結合行政處分、告戒、確定執行方法及實施強制手段合一的行政措施，僅得於情況急迫或其他防止措施無法及時為之，始得行使之即時強制作為。因為無須踐行事前行政處分及告戒程序等義務，於情形急迫下仍會造成人身自由或財產之限制，其實施要件、程序須相當明確，尤須遵守比例原則之要求¹³。

撰稿人：陳韋佑

¹² §107 BayStVollzG : " (1) Gegen Gefangene dürfen Schusswaffen gebraucht werden, 1.wenn sie eine Waffe oder ein anderes gefährliches Werkzeug trotz wiederholter Aufforderung nicht ablegen, 2.wenn sie eine Meuterei (§ 121 StGB) unternehmen oder 3.um ihre Flucht zu vereiteln oder um sie wieder zu ergreifen. Um die Flucht aus einer Einrichtung des offenen Vollzugs zu vereiteln, dürfen keine Schusswaffen gebraucht werden. (2) Gegen andere Personen dürfen Schusswaffen gebraucht werden, wenn sie es unternehmen, Gefangene gewaltsam zu befreien oder gewaltsam in eine Anstalt einzudringen. (第 1 項)對於監獄受刑人僅於下列情形，始得使用槍枝：1.經一再告戒仍不放下武器或危險物品。2.發動叛亂（德國刑法第 121 條）或 3.為阻止受刑人越獄或再次逮捕。對於開放式監獄設施越獄者，不得使用槍枝。(第 2 項)若其他人試圖以武力縱放受刑人或強行進入監獄，得對其使用槍枝。

¹³李震山、蔡庭榕、簡建章、李錫棟、許義寶，警察職權行使法逐條釋義，五南圖書出版股份有限公司，3 版，109 年 9 月，頁 439。