

德國與我國跟蹤騷擾法制之比較分析

林 宜 謙*

目 次

壹、前言	二、法律定性
貳、德國刑法第 238 條立法背景與修 法歷程	三、行為態樣
一、立法背景	(一)行為意圖之限縮
二、修法歷程	(二)概括規定之設置
(一)第一次修法重點	(三)反覆或持續之要件
(二)第二次修法重點	(四)知悉特定人之行蹤
參、我國跟蹤騷擾防制法之概述	(五)透過第三人所為之行為態樣
一、立法背景	(六)使被害人心生畏怖之要件
二、跟蹤騷擾防制法案之爭議與討 論	四、刑責與其他
肆、德國法與我國法之比較分析	伍、結論與建議
一、立法模式與保護法益	一、避免過嚴或過鬆之構成要件
	二、概括規定納入之討論
	三、加重事由之精緻化

關鍵詞：跟蹤騷擾（跟騷）、網路跟蹤騷擾、跟蹤騷擾軟體

Keywords：Stalking, Cyberstalking, Stalkerware

* 德國帕紹大學德國、歐洲與國際刑事法教席研究助理，德國帕紹大學法學院碩士生，國立臺灣大學法律學系財經法學組學士。本文特別感謝兩位匿名審查委員之指教，當然一切文責仍由作者自負。

投稿日期：2022 年 3 月 1 日；接受刊登日期：2022 年 8 月 10 日。

摘要

隨著科技的發展，跟蹤騷擾行為的樣態也在進化。德國為打擊新型態的網路跟蹤騷擾（Cyberstalking）與跟蹤騷擾軟體（Stalkerware），提出德國刑法第 238 條的修法。相較於我國跟蹤騷擾行為刑事處罰剛剛起步，德國早於 2007 年將跟蹤騷擾罪納入刑法當中。經過 15 年與 2 次的法條修正，在德國法學界積累了許多討論。2021 年 10 月 1 日德國亦針對其刑法第 238 條之跟蹤騷擾罪（Nachstellung）進行了最新的一次法律修正。本文將簡要介紹德國刑法第 238 條跟蹤騷擾罪之立法背景與發展，並聚焦在德國最新一次修正的分析。在經過漫長的朝野討論後，我國於 2021 年 12 月 1 日正式公布跟蹤騷擾防制法，並定於 2022 年 6 月 1 日正式施行。本文希冀透過比較德國刑法第 238 條跟蹤騷擾罪與我國跟蹤騷擾防制法，提出未來我國跟蹤騷擾法制之發展建議。

A Comparative Study of Anti-Stalking Law in Germany and Taiwan

Lin, Yi-Chien

Abstract

As technology develops, so does the pattern of stalking and harassment. In response, Germany proposes an amendment to Article 238 of the German Criminal Code in order to combat the new types of cyberstalking and stalkerware. Compared with the criminal punishment of stalking and harassment in Taiwan, which has just started, Germany incorporated stalking and harassment into the Criminal Code as early as 2007. After 15 years and two revisions of the law, many discussions have been accumulated in the German jurisdiction. On October 1, 2021, Germany carried out the latest legal amendment on the crime of stalking and harassment (Nachstellung) in Article