JUDICIAL WEEKLY

中華民國 112 年 2 月 17 日 第 2144 期

司法周刊

◆發行人：張文惠 ◆發行所：司法院 ◆地址：臺北市重慶南路一段124號
◆每週出版 全年51期400元 ◆郵政劃撥：50054377 司法院司法周刊 ◆中華郵政北臺字第〇一七六號執照登記為雜誌類
◆發行部電話：02-23826502 傳真：02-23618776 ◆編輯部電話：02-23618798 傳真：02-23898920 ◆後製作： 大光華印務部

本期提要

1 臺日少年司法制度交流 司法院考察日本制度變革以借鏡參考
森戶英幸教授主講日本勞動法相關議題
許院長訪視嘉義、雲林地院 聽取同仁建言
司法文化走廊 2.15 換展 呈現日治時期司法實態
2,3 許正順／論民事訴訟法第 469 條第 6 款之規定應否列入法律審上訴許可制之範疇－以比較法之解析為中心（下）
4 朱惠英助理教授主講司法詢問員制度及實務操作

他山之石

臺日少年司法制度交流 司法院考察日本制度變革 以借鏡參考

【本刊訊】我國少年事件處理法於 108 年大幅修正，強化原有審前調查、鑑別觀察機制，並參考日本設置之兒童相談所，導入行政輔導先行制度。因近年日本少年司法制度亦有持續變革與創制，於人力設備等專業配置、強化少年鑑別所之鑑別工具與流程、設置少年專有的矯正醫療教育中心，以及少年矯正教育之調整與優化等均有足供我國借鏡之處。司法院為瞭解日本施行之現況並汲取相關經驗，日前由少年及家事廳謝靜慧廳長、高雄少家法院鍾宗霖院長，及呂寧莉法官、林奕宏法官、陳貞夙主任調查保護官、陳靜如科長等，赴日本考察，供少年司法業務參考。

本次考察首站為東京家庭裁判所，由該所所長親自接待，並與其少年法官、主任調查官、訟廷管理官進行座談，交流少年事件處理程序（含審前調查）、被害人程序權益保障、少年法官及調查官之專業培訓與在職進修等議題。考察團於此觀察到日本少年司法系統中少年法官任職制度，即該國少年法官並無特別的遴選機制或資格限制，係由具備有民事或刑事經驗的非初任法官擔任，且於辦理少年事件一定期間後，亦會回任民事、刑事、家事或其他法庭法官。另在裁判所內部配置有心理及醫療等司法審判所需之專業人員與相應所需資源；少年調查官於協助法官進行的社會調查，同時具有司法及教育功能，讓少年在法院處理程序中，就能獲得必要與所需的專業協助。

隨後參訪日本少年鑑別所、少年院及少年矯正醫療教育中心，了解上開少年矯正機關如何結合心理衡鑑、教育（特別是多元化的職業技能訓練課程與機構內實習）、醫療、生活照護與管理等專業資源協助少年發展自我。且其處遇過程也會因應少年之個別狀況（包含特殊身心需求之少年），提供個別化處遇；在課程與學習評量，亦採取階段化、漸進式的規劃設計，讓少年最終能順利復歸社會。

此外，亦參訪東京辯護士聯合會下設之兒童權利委員會。該委員會專門處理兒少權益事件，其中在少年事件附添人（相當我國少年事件的輔佐人）的培訓上，編製有附添人處理少年事件之指引手冊，並持續開設系列進修課程，以協助提升律師在處理少年事件的專業知能。

另參訪 2 處民間機構：（1）專辦少年事件修復對話的被害者加害者對話之會運營中心，該中心除至少年院開設同理被害者感知課程外、亦在修復對話的倡議宣導、修復促進者的專業培訓及辦理少年事件修復對話程序等累積豐富的實務經驗，對我國如何推動少年修復對話有莫大助益與正向建議。（2）更生保護協會設立的敬和園，提供自少年院出院者在生活住宿、謀求職業或穩定工作期間等相關資源。

此次考察參訪日本少年事件處理程序各階段之公務機關及民間機構，瞭解其在司法及行政機關配置高度專業的資源與人員，並結合社區及民間的協助，從各環節提供切合少年所需的醫療、輔導、教育資源，公私協力幫助非行少年健全自我成長發展，以使少年順利復歸社會，足可作為未來精進我國少年法制的重要參考。

國際司法交流

森戶英幸教授主講日本勞動法相關議題

【本刊訊】為增進法官對日本勞動法律及實務發展之瞭解，法官學院特邀日本慶應義塾大學法科大學院森戶英幸教授（Prof. Hideyuki Morito），於 2 月 13 日、14 日來臺舉辦「勞動法專題演講（北部場）」研習，由臺灣大學法律學院徐婉寧教授口譯。

13 日研討關於「固定加班費」和「內含加班費定額制」的法律問題，森戶教授首先說明日本最高裁判所認為，「雇主關於延長工時工作有義務支付加成工資，目的是透過命雇主支付加成工資來抑制延長工時工作，從而確保遵守勞動基準法有關工作時間的規定，並同時進行對勞工的補償」，是以「正常工作時間的工資」與「加成工資」之間必須具備「判別可能性」，而「內含加班費定額制」因不具備此種判別可能性，不被允許，除非符合 2018 年日本勞動基準法第 41 條之 2 所增訂「高度專業者在一定要件下可除外適用工時規制」之情形。

至於「固定加班費」雖具備「判別可能性」而基本上可以合法實施，但日本最高裁判所認為應再滿足「對價性」及「金額之充足性」等要件。但現代勞工的工作型態已與過去不同，很多情況下勞工實際上可以決定是否加班，則加成工資規制可能相反的會誘導加班，且造成能力越差的勞工因加班時數較多，整體薪資反而更高的不合理現象，或許可以借鏡德國，改以「取得補休」作為加班的補償，朝提供「休息」而非「金錢」的方式轉變政策。

14 日則研討日本關於「試用期間」的法律爭議。森戶教授表示，「試用期間」在日本是個非常普遍的制度，加上許多公司、尤其是大企業向來採用「應屆畢業生招聘」制度，這些以應屆畢業生身分被招聘的正式員工是未來管理職位的候選人，預計將長期受雇，因此試用期間的法理是以應屆畢業生招聘的慣行為前提而發展；日本最高裁判所自 1973 年三菱樹脂事件作出大法庭判決以來，均認為「試用期間」等於「附保留解約權的勞動契約」，故「拒絕正式錄用」即是行使保留的解約權，也就是解雇，一般而言雖比通常解雇為寬鬆，但仍要求基於保留解約權的旨趣，需具有客觀、合理且社會上認為相當的理由，方能允許拒絕正式錄用。

有時候「定期雇用」也會被當作試用期間來運用，日本最高裁判所過去曾認為此時應將之解釋為不定期雇用所附加的試用期間，但在 2016 年福原學園事件判決中，已事實上修改上述看法，認為情況明確的定期雇用不能轉為不定期雇用，即不應適用拒絕正式錄用的保護法理。對企業來說，雖然把「定期雇用」當作試用期間來運用能更容易辭退員工，但也需承擔優秀人才不來應徵的風險，這是在改變傳統招聘流程時不能不謹慎之事。

法院業務視導

許院長訪視嘉義、雲林地院 聽取同仁建言

【本刊訊】司法院許宗力院長 2 月 13 日率蔡烱燉副院長、林輝煌秘書長及相關廳處主管，由臺灣高等法院高金枝院長、臺南高分院黃瑞華院長陪同訪視嘉義地院，在嘉院胡文傑院長引導下至各辦公室慰勉同仁辛勞，隨後與庭長、法官座談。

座談先由該院胡院長簡報法院業務，包括國民法官新制相關事宜、強化家事調解功能與落實成效、調查保護室少年觀護等之辦理情形。隨後林正雄審判長就裁判書類簡化、國民法官案件與刑事案件資源分配、國民法官案件承審法官精進專業職能訓練等事宜；陳婉玉法官就民事訴訟法第 427 條修法後，建議本於道路交通事故有所請求而涉訟者，判決書可使用附表記載請求項目、金額及認定之理由，以減輕案件負擔；周俞宏庭長就民事訴訟法關於送達、強制執行法是否排除優先承買權適用等法令修正、卷宗編定標準化等提出建言，均經許院長等人詳予回應。

【又訊】許院長一行同日並訪視雲林地院，於雲院劉長宜院長陪同下慰勉同仁，並與庭長、法官座談。

座談首先由該院劉院長說明辦公廳舍遷建規劃、簡易檔案庫房興建、法官宿舍區安全強化防護工程施作、國民法官專庭設置、行政及審判業務績效、法官人力待增補等業務概況。與會庭長、法官並就值班補償措施、落實減法司改、重視國民法官的城鄉差距、法庭全面更新、加快司法金字塔化修法時程等提出建言，均經許院長等人詳予回應，圓滿結束行程。

司法史實展示

司法文化走廊 2.15 換展 呈現日治時期司法實態

【本刊訊】臺灣自日治時期引進近代西方司法制度，奠定現代司法運作體系基礎，並逐步建立相關人員從業規範。為使民眾瞭解臺灣日治時期法律從業人員的風貌，司法院「司法文化走廊」2 月 15 日起換展，以「日治時期司法運作實態」為展示主題，陳列包括「法院令狀其他書式」、「臺灣總督府法院判官懲戒令」、「副通譯監督方ニ付法院長檢察長ニ內訓五四號」等珍貴史料。

「司法文化走廊」設於司法大廈 3 樓貴賓室及其前方廊道，展示時間為每星期一至五（國定假日除外）上午 9 時至下午 5 時，目的除使參訪者感受司法大廈建築之美外，更能瞭解臺灣法制演進歷程，進而深化人權與法治的觀念。

司法院網站於「關於司法院／沿革及史料」項下，亦建置有相關介紹網頁，以圖文對照方式，線上呈現建築之美，及臺灣的司法源流與演進等相關重要文物及文書，並提供日治時期司法詞彙相關解釋，歡迎線上瀏覽。

法制動態

◎司法院 112 年 2 月 13 日修正「法院辦理民間公證相關事務作業參考要點」第 19 點、第 32 點、第 33 點、第 20 點附件 7。（詳細內容請見司法院法學資料檢索）

法律誌 目次
特別企劃—國民參與刑事審判學術及實務研討會
國民參與刑事審判學術及實務研討會第一場次
生物科技專欄
歐洲專利佈局新思維—申請人面對歐盟的單一專利（UP）及統一專利法
國際商務仲裁中的不可抗力—以 ICC 判決為核心……王珮昀、陳在方
從學術自由觀點論大學勒令退學處分之司法審查……王宣雄
韓國法上演藝人員專屬經紀契約相關法律問題研究（上）……廖富田
台灣出版品

法人
津基金會
路3段136號13樓
-7366#137
755-6486
19246890
出版有限公司
訴訟程序
心制
時間
則為上班日
時至12時
時至 5 時
府端請洽
官網查詢
院 廣告