行政院新聞局出版事業登記證七十年局版臺誌字第二七〇一號
中華郵政北臺字第〇一七六號執照登記爲雜誌類　每逢週三出版

# 司法周刊

黃少谷

第一七九期

發行人：劉象文　　每期一張　全年八〇元

社址：臺北市重慶南路一段四二號　電話：二三一四〇三九二
郵撥帳號：〇一八五五五一～五
印刷者：文友印刷公司　地址：臺北市十七張犁紙業公會六號

# 司法院范秘書長魁書　勉法訓所廿二期學員　自強不息誠意無訟

【本刊訊】司法院范秘書長魁書，於本月十三日下午四時蒞司法官訓練所，以「自強不息，誠意無訟」爲題，對司法官第二十二期全體學員作精神講話。

范秘書長首先說明，同學們考取司法官後到訓練所接受訓練，是要增進當法官的知識，雖然大家在大學已有深厚法學基礎，但學問是無止境的，因此，希望在完成訓練以後，將所有優點發揮出來，缺點改正過來，而成爲一個德業兼修的司法官。

范秘書長指出：就難以勝任工作了。司法官在社會上地位是很重要的，無論爲鞏固國權，保障民權，或者奠定社會安寧也好，都需要司法人員全心全力地投入，才能發揮應有的效果。因爲司法官使命非常重要，各界對司法官的要求，也就特別嚴格，如果學養、品性有問題，到以下參點，時時自勉。

一、要能自強不息：同學們考上司法官，只是具有參加訓練的資格，距離眞正司法官應備條件還很遠。因此，無論在品德、學識上都應自我提昇，不斷地求進步。另一方面提醒自己，要有恒心、有毅力。

二、要有責任心、榮譽感：由於案件太多，負擔太重，往往有少數人馬虎虎，未能將事實調查清楚，以致於發生案件拖延未決。這都是由於缺乏責任心所致，希望大家將來分發到法院後，能摒棄以往馬虎、草率的弊病，爭取團體最高榮譽。以往有極少數人，對於團體榮譽不太重視，有的甚至連個人榮譽都不顧，以致於有一、二貪瀆案件發生。因此，希望大家培養高度榮譽感，以防止不法份子及司法黃牛案件的發生。

三、要有大無畏的精神：所謂大無畏的精神，就是貧賤不能移、富貴不能淫、威武不能屈的精神。無論別人以什麼方式來威脅我們，譬如人情請託或關說，都要不爲所動。如果眞正能具備大無畏的精神，就一定是位好法官、模範的好法官。

范秘書長最後表示，最大的心願是希望全體學員爲司法團體榮譽而共同努力，好好堅定信心，做一個好法官，樹立優良司法風氣。此次精神講話歷時一個小時結束，全體學員對范秘書長長者的風範及抱病蒞臨訓勉，深爲感動與崇敬。（講詞全文見第三版）

# 第六期司法業務研究會　定於十一月下旬舉行

【本刊訊】司法院第四十次業務會報於日前舉行，由范秘書長主持，呂副秘書長、各廳、處、室、會主管皆參加，首先由各主管報告業務進行情形，接著由范秘書長指示重要工作如下：

一、本院第六期司法業務研究會，已奉核定十一月下旬在淡水近郊舉行，請第二廳與有關單位配合，按計畫妥善準備。

二、本院專案視導各法院民事執行業務之辦理情形，在排定日期時，可將首長調動之地院，列在最後實施。

三、本院招考電腦人員，第四廳先訂定具體標準後，再請人事處辦理。

四、關於各法院之研究發展報告評審工作，請第四廳儘速簽請敎聘評審人員，早日完成評審工作。

五、國家「獎章條例」已公布實施，但本院獎勵所屬資深績優暨特優人員實施要點，與之並無衝突，仍應繼續實施。

六、續編本院史實紀要第三冊，各法院撰寫格式不一，無從審查，可另行定期召集各審查委員商討統一標準。

# 北縣府增訂本刊　分送所屬單位

【本刊訊】臺北縣政府前曾訂閱本刊一份，現爲積極推廣法律教育，普及法律常識，特自一七九期起增訂本周刊十一份，分送所屬單位參閱，成信對法律知識之推廣將有莫大助益。

# 服務標章異議事件　黑松公司獲勝訴判決

【本刊訊】原告四八號服務標章，列爲審定第八五類業，與申請註冊之服務標章所指定使用之營業，同或類似者，即應認屬同一或同類，可任意使用相同之文字作標章。服務標章不得使用於商品或其包裝或其容器之上所提供之服務，欲專用其標章者，應申請註冊爲服務標章。

本案事實是關係人黑松牛軋糖店於七十一年五月二十五日以「黑松牛軋糖店及圖」服務標章，指定使用於商品或營業，與申請註冊之「黑松」牌商標不同或類似者，即應認屬同一或同類，可任意使用相同之文字作標章。服務標章不得使用於商品或其包裝或其容器之上所提供之服務，欲專用其標章者，應申請註冊爲服務標章。

黑松股份有限公司因服務標章異議事件，不服再訴願決定，提起行政訴訟，經行政法院判決「再訴願決定及原處分均撤銷」。

本案事實是關係人黑松牛軋糖店於七十一年五月二十五日以「黑松牛軋糖店及圖」服務標章，指定使用於商品或營業，與申請註冊之服務標章所指定使用之營業，同或類似者，即應認屬同一或同類，可任意使用相同之文字作標章。服務標章不得使用於商品或其包裝或其容器之上所提供之服務，欲專用其標章者，應申請註冊爲服務標章。

黑松股份有限公司因服務標章異議事件，不服再訴願決定，提起行政訴訟，經行政法院判決「再訴願決定及原處分均撤銷」。

本案事實是關係人黑松牛軋糖店於七十一年五月二十五日以「黑松牛軋糖店及圖」服務標章，指定使用於商品或營業，與申請註冊之服務標章所指定使用之營業，同或類似者，即應認屬同一或同類，可任意使用相同之文字作標章。服務標章不得使用於商品或其包裝或其容器之上所提供之服務，欲專用其標章者，應申請註冊爲服務標章。

黑松股份有限公司因服務標章異議事件，不服再訴願決定，提起行政訴訟，經行政法院判決「再訴願決定及原處分均撤銷」。

本案事實是關係人黑松牛軋糖店於七十一年五月二十五日以「黑松牛軋糖店及圖」服務標章，指定使用於商品或營業，與申請註冊之服務標章所指定使用之營業，同或類似者，即應認屬同一或同類，可任意使用相同之文字作標章。服務標章不得使用於商品或其包裝或其容器之上所提供之服務，欲專用其標章者，應申請註冊爲服務標章。

黑松股份有限公司因服務標章異議事件，不服再訴願決定，提起行政訴訟，經行政法院判決「再訴願決定及原處分均撤銷」。

本案事實是關係人黑松牛軋糖店於七十一年五月二十五日以「黑松牛軋糖店及圖」服務標章，指定使用於商品或營業，與申請註冊之服務標章所指定使用之營業，同或類似者，即應認屬同一或同類，可任意使用相同之文字作標章。服務標章不得使用於商品或其包裝或其容器之上所提供之服務，欲專用其標章者，應申請註冊爲服務標章。

黑松股份有限公司因服務標章異議事件，不服再訴願決定，提起行政訴訟，經行政法院判決「再訴願決定及原處分均撤銷」。

本案事實是關係人黑松牛軋糖店於七十一年五月二十五日以「黑松牛軋糖店及圖」服務標章，指定使用於商品或營業，與申請註冊之服務標章所指定使用之營業，同或類似者，即應認屬同一或同類，可任意使用相同之文字作標章。服務標章不得使用於商品或其包裝或其容器之上所提供之服務，欲專用其標章者，應申請註冊爲服務標章。

# 司法院管廳長　視察士林分院

【本刊訊】司法院管廳長國維，偕同科長張登科、徐壁湖，於日前抵達士林分院視察民事執行業務，並舉行座談會，由該院胡院長致中主持，對管廳長等一行，於百忙中蒞院視察，表示敬意。繼由楊庭長省三報告該院依院頒「辦理強制執行事件應行注意事項及各有關注意要點」之執行情形。旋由管廳長致詞，他指出司法工作，是親民工作，也比較保守，務須嚴守法律之規定，但在方法上則應力求便民，符合人民之需求，要在社會濁流之下，爲中流砥柱，伸張社會正義，辦理民事執行之人員，是代表司法，務必謹言愼行，獲得人民之尊敬，不可有任何越軌之行爲，尤其士林分院爲一所新成立之法院，沒有舊習氣，更要防弊興利。整座院子莊嚴雄偉，既有好的硬體建設，大家應該奮發精神，提高辦案績效，維護優良司法風紀，更求軟體方面之充實，使士林分院成爲一所實驗示範之法院。座談會於五時許結束。

# 改進監所管理　法務部舉行研討會

【本刊訊】法務部所屬監、院、所加强管理與安全措施研討會，於日前在臺灣臺北監獄簡報室隆重舉行，由施部長啓揚親自主持，計有該部監所首長等廿餘人參加。

施部長在開幕詞中首先說明召集本次會議之目的和意義，同時並强調，各監、院、所必須要求各與會單位，一切革新措施務須在安定中求進步。

施部長更表示其個人一定會尊重各首長的職權，廣納衆意，共同爲革新矯治業務而努力。並期盼各級首長，務必貫徹執行本次會議的決議。

施部長在結論中剴切地指示：今後到愛心與紀律，並管敎人員，務必做到以身敎重於言敎，要求各與會單位，一切革新措施務須在安定中求進步。

施部長更表示其個人一定會尊重各首長的職權，廣納衆意，共同爲革新矯治業務而努力。並期盼各級首長，務必貫徹執行本次會議的決議。

施部長在結論中剴切地指示：今後到愛心與紀律，並管敎人員，務必做到以身敎重於言敎，要求各與會單位，一切革新措施務須在安定中求進步。

施部長更表示其個人一定會尊重各首長的職權，廣納衆意，共同爲革新矯治業務而努力。並期盼各級首長，務必貫徹執行本次會議的決議。

施部長在結論中剴切地指示：今後到愛心與紀律，並管敎人員，務必做到以身敎重於言敎，要求各與會單位，一切革新措施務須在安定中求進步。

施部長更表示其個人一定會尊重各首長的職權，廣納衆意，共同爲革新矯治業務而努力。並期盼各級首長，務必貫徹執行本次會議的決議。

施部長在結論中剴切地指示：今後

# 審愼運用刑罰裁量權

刑事司法之使命，首先是藉實體法（規定刑名罰則）與程序法（規定訴訟手續）以確定國家對於被告刑罰權之存在與否，然後運用刑罰裁量權以對有罪被告科處適當之刑，以期達到防衛社會之目的。兩者俱屬審判人員之職責，不過前者在罪刑法定之原則下，祇須嚴守訴訟程序認定事實無誤，則被告犯罪成立與否以及適用何種法條處罰問題，尚較簡單。而後者之刑罰裁量權，因爲法律規定刑度之輕重高低彈性甚大，立法原意即在委由審判人員斟酌個案複雜之犯罪情節，有權適宜斟酌量減輕二者以言。

量處，此項裁量權爲國家賦予審判人員之絕對信任，亦正是審判之標準。條文雖就被告犯罪動機、目的、手段、犯罪時所受刺激、犯罪所生危險與損害、犯罪後態度、被告品行、知識程度、生活狀況及與被害人之關係等爲重點列舉之規定，但如有可供量刑參考之其他情狀，諸如違法性之大小，有無犯罪習性，被害人與社會之責任以及刑事政策上之要求等，仍應全盤予以審酌。至於刑事訴訟法固未規定得以量刑不當爲上訴之理由，在理論上似亦難對同一類型犯罪訂定劃一量刑之標準，惟爲求客觀合理公平計，審判人員自應重視實務經驗，相互切磋觀摩，庶期同類案件量刑不致過分懸殊，有損司法形象。

刑法第五十九條規定犯罪之情狀可憫恕者，得酌量減輕其刑，所謂犯罪情狀，與前述科刑時應審酌之一切情狀，兩者內涵並無軒輊。所謂可堪憫恕，係指在客觀上足以引起一般同情，認爲即予宣告法定低度刑期猶嫌過重之情形而言，此爲法律賦予審判人員之特別裁量權，既屬法外減輕之寬典，適用時自應恪外愼重。嘗見時下結夥搶劫案件情節雖非十分嚴重，但亦無可憫恕之事由，祇因適用陸海空軍刑法第八十四條結夥搶劫者不分首從，一律應處死刑，爲愼刑計，審判人員勉予酌減其刑之案例甚多，審判人員處理此類案件，廻旋於法律事理時勢之間，可謂用心良苦，亦適見司法匡正之功能頗有助於國家保障人權形象之建立，良堪引以爲自慰者。

量刑係指在法律規定高低刑度範圍內定其宜告刑而言，刑法第五十七條規定科刑時應審酌一切情狀，尤應注意左列事項爲科刑輕重之標準。條文雖就被告犯罪動機、目的、手段、犯罪時所受刺激、犯罪所生危險與損害、犯罪後態度、被告品行、知識程度、生活狀況及與被害人之關係等爲重點列舉之規定，但如有可供量刑參考之其他情狀，諸如違法性之大小，有無犯罪習性，被害人與社會之責任以及刑事政策上之要求等，仍應全盤予以審酌。至於刑事訴訟法固未規定得以量刑不當爲上訴之理由，在理論上似亦難對同一類型犯罪訂定劃一量刑之標準，惟爲求客觀合理公平計，審判人員自應重視實務經驗，相互切磋觀摩，庶期同類案件量刑不致過分懸殊，有損司法形象。

# 確明圍範不　給付提得付之訴

【本刊訊】最高法院最近在裁判上表示，給付之訴，須使給付之範圍明確而後可，而法律用語稱應有部分者，係指共有人對於共有物所有權之比例而言，爲抽象之成數，並非特定之一部，原告聲明命被告返還土地之應有部分幾分之幾，既非特定之某部分，亦未表示其境界區域，其給付之範圍，即不明確。原判決主文命返還土地應有部分幾分之幾，自有未合。

據悉：最高法院受理原告財政部國有財產局臺灣北區辦事處與被告林乞圳租佃爭議事件，原告起訴主張，被告承租原告管理之臺北市大安區懷生段二小段五六及五七號兩筆土地各應有部分二分之一，而不自任耕作，依耕地三七五減租條例第十六條第二項之規定，原訂租約無效，原告得收回之。惟原告主張返還之土地之應有部分，以之爲給付標的，其給付之範圍不明確，乃將原判決廢棄，發回原第二審法院更爲審理。

# 齊推事正凡新著　「財務案件實務」出版

【本刊訊】福建高等法院厦門分院推事齊正凡（調本院參事室辦事），任職司法行政多年，公餘鑽研「財務案件」，就有關財務執行法規，予以論列，並曾參與「財務案件處理辦法」之制訂，對有關法令及他國制度，研究甚深，近將理論與實務，融會貫通，編著成冊，印行問世，甚具參考價值。

## 啓事

刑事法律問題研究（第一輯）已告罄，請勿劃撥價款，以免退回。

## 法理學

採擷法律思想精華，彙集高普特考國文資料。分古今法學理論、法律與各種社會現象之關係及中外法理學探討等六章。近五百頁，定價三〇〇元。

司法院司法業務研究會第三期研究專輯，包含一國際私法」、一公司法」、一票據法」、一海商法」及「保險法」五大主題的研究，有權威學者的專題研究、疑難法律問題的集體研究、最高法院相關的判決要旨，理論與實務兼備的巨著。△定價新臺幣肆佰叁拾元。