

書 叢 法 政

理 原 法 動 勞

著 丞 之 藏 曲 津

譯 生 任 陳



行 發 館 書 印 務 商

津曲藏之丞著  
陳任生譯

政法叢書  
勞 動 法 原 理

商務印書館發行

# 目錄

|                      |   |
|----------------------|---|
| 第一章 勞動階級與勞動法的生成····· | 一 |
|----------------------|---|

|                  |   |
|------------------|---|
| 第一節 勞動階級的發生····· | 一 |
|------------------|---|

|                      |  |
|----------------------|--|
| 第一 工場制度的工業與資本制度生產的發展 |  |
|----------------------|--|

|                   |  |
|-------------------|--|
| 第二 勞動階級之社會的及經濟的地位 |  |
|-------------------|--|

|                 |   |
|-----------------|---|
| 第二節 勞動法的生成····· | 八 |
|-----------------|---|

|                |  |
|----------------|--|
| 第一 資本主義社會的基本觀念 |  |
|----------------|--|

|                          |  |
|--------------------------|--|
| (1) 個人主義(2) 營利主義(3) 自由主義 |  |
|--------------------------|--|

|               |  |
|---------------|--|
| 第二 近世法形態的基本觀念 |  |
|---------------|--|

|                                       |  |
|---------------------------------------|--|
| (一) 個人意思的自治原則(二) 自己責任的原則(三) 私有財產尊重的原則 |  |
|---------------------------------------|--|

|                   |  |
|-------------------|--|
| 第三 三大原則的修正與勞動法的生成 |  |
|-------------------|--|

第二章 勞動法之史的發展……………二〇

第一節 一般的考察……………二〇

第二節 德國勞動法的發展……………二四

第一期 從一八三九年至比斯麥時代

第二期 從比斯麥時代迄至大戰

第三期 從世界大戰至現在

(一) 世界大戰中的勞動法 (二) 戰後的勞動法

第三節 「勞動法」術語的發展過程……………三八

第一 工場法 第二 勞動者保護法 第三 勞動者法 第四 勞動者和使用人法 第五 社會

法 第六 勞動法

第三章 勞動法的意義……………四五

第一 廣義的解釋說

(一) 智爾拍蕭米脫, 羅脫馬魯及利達的見解

(二) 對此說的非難

(三) 我的見解

第二 狹義的解釋說(卡斯客魯, 厄魯托滿, 盤茲海馬, 嚇里昂, 麥魯斯伯台, 屈泥拉, 厄魯的魯, 和答魯蕭等等的見解)

## 第四章 勞動法的基本關係……………六一

### 第一節 單純勞動關係……………六二

#### 第一款 勞動的意義

#### 第一 關於勞動概念的學說

(一) 求於物理學上概念的說(利達的見解)

(二) 求於經濟學上概念的說(休客, 利拍台, 墨利脫魯和柏拉細等的見解)

(三) 求於法律上概念的說(羅脫馬魯的見解)

(四) 求於個人的並社會的機能的說(盤茲海馬的見解)

第二 關於勞動概念的學說批評及我的意見

第二款 單純的直接勞動關係

第一 勞動關係之二重性

第二 勞動關係與社會

第三款 間接勞動關係

第一 商品交換與間接勞動關係

第二 間接勞動關係與契約——近世法律形態的形成

第二節 從屬勞動關係……………九八

第一款 勞動關係之史的考察——隸屬勞動關係的沿革

第一 關於勞動關係發展的各種見解

(一) 從羅馬法及日耳曼法的對立的發展上而考察的見解(卡斯客魯,波底河夫,厄魯托滿,休客,利拍台,羅正苦蘭茲諸氏的見解)

(一) 古代的勞動關係(二) 羅馬的勞動關係(三) 日耳曼的勞動關係(四) 羅馬法繼承時代的勞動關係(五) 近世法的勞動關係(六) 最近立法上的勞動關係

(二) 根據勞動形態的見解 (柯母門茲及安底療斯的見解)

(A) 個人的交易

(a) 奴隸勞動(甲) 奴隸(乙) 農奴(丙) 債奴

(b) 主僕勞動(甲) 年期服務(乙) 徒弟(丙) 契約勞動(丁) 主人制度

(c) 雇傭勞動

(B) 團體的交易

(三) 自由人對不自由人的勞動關係上的考察的見解 (智爾拍蕭米脫的見解)

(一) 一般的考察(1) 原始的時代(a) 狩獵時代(b) 遊牧時代(1) 農業時代(2) 奴隸時

代(3) 自由勞動契約時代

(二) 勞動契約的發展

第二 學說批評及我的意見

第二款 從屬勞動的本質

第一 關於從屬勞動的學說

(1) 經濟的從屬說 (麥魯斯伯台的見解)

對此說的非難（李隙繡，利達及耶河祕的非難）

（2）根據特定職業所屬的從屬說（卡斯客魯，屈泥拉的見解）

對此說的非難（耶河祕，整茲海馬，休客，利拍台及利達的非難）

（3）他人決定勞動說（嚇里昂的見解）

對此說的非難（利達，墨利托魯及李隙繡的非難）

（4）根據從屬類似概念說

（A）勞動繼續說（墨利脫魯的見解）對此說的非難（休客，利拍台，李隙繡的非難）

（B）根據他人決定及繼續勞動的綜合的觀念（耶河祕，李隙繡的見解）對此說的非難（休客，

利拍台的非難）

（5）身份的從屬說

（一）意思從屬說（整茲海馬的見解）對此說的非難（利達及李隙繡的非難）

（二）命令指揮權服從說（馬泰，休客等的見解）對此說的非難（李隙繡及耶河祕的非難）

（6）組織的及法律的從屬說（波底河夫，整茲海馬的新思想）

對此說的非難（李隙繡，耶河祕，休客及利達的非難）

(7) 使用並組織編入說(李陳繡的新見解)

第二 對從屬學說的批評及我的見解

(一) 債權的關係

(二) 身份的關係

第三節 從屬勞動關係之現象的構成……………二〇八

第一款 一般的考察

第二款 經營及企業

第一項 經營 第一關於經營意義的學說

(一) 人的物的非物質要素的統一體說(休客,利拍台及耶河祕的見解)

(二) 綜合多數被傭者於統一的作業之人的支配範圍說(整茲海馬的見解)

第二 學說批評及我自己的意見

第二項 企業

第一 關於企業意義的學說

(一) 休客,利拍台的見解

(二) 耶河祕的見解

第二 學說批評及我自己的見解

第四節 從屬勞動關係的源泉……………二二九

第五章 從屬勞動者及資本家……………二二七

第一節 被傭者……………二二七

第一款 被傭者的意義

第一 廣義的被傭者（整茲海馬的學說）

第二 狹義的被傭者（卡斯客魯，休客，整茲海馬諸氏的學說）

(一) 根據契約關係說（卡斯客魯，休客，利拍台的學說）

(二) 根據組織關係說（整茲海馬的學說）

第三 學說批評及我自己的見解

第二款 被傭者的種類

第一 被傭者之職業的類別

(1) 工場被傭者 (2) 商業被傭者 (3) 船員 (4) 鑛山被傭者 (5) 土地及森林經濟上的被傭者 (6) 家庭使用人 (7) 其他的被傭者

## 第二 被傭者之社會的分類

(1) 勞動者 (學說批評及我的見解) (2) 使用人 (學說批評及我的見解) (3) 支配的使用人 (學說批評及我的見解) (4) 官吏 (學說批評及我的見解) (5) 徒弟 (學說批評及我的見解) (6) 被傭者的類似者 (a) 家內勞動者 (b) 家族勞動者 (c) 小作人

## 第二節 資本家

.....二八三

### 第一款 雇主

### 第二款 資本家的種類及機能

## 第六章 勞動法的研究方法

.....二九〇

### 第一節 一般的考察

.....二九〇

### 第一 觀念論與唯物論形式論理與辯證法的論理

### 目錄

第二 一般法學的方法論概觀

第二節 勞動法研究方法上的學說……………三〇四

第一 解釋法學的立場（卡斯客魯耶底孫及利拍台的見解）

第二 純粹法學的立場（耶河祕的見解）

第三 法術的立場（伯茲客斯的見解）

第四 社會學的立場（整茲海馬及波底河夫的見解）

第三節 學說批評及我的見解……………三一四

第七章 勞動法的法域……………三二七

第一節 一般的考察……………三一七

第二節 關於勞動法法域的學說……………三一九

第一 包括公私兩法的規定的特別法（卡斯客魯，休客，利拍台，耶河祕的見解）

第二 公私兩法交錯法域的特別法（整茲海馬，馬泰，蕭瓦魯茲，蕭那伊達，連滿的見解休客，利拍台及卡斯客魯對此的非難）

第三 跨越財產法及人格法的特別法（波底河夫及麥魯斯伯台的見解）

第四 人格法及財產法的交錯法域的特別法（利達的見解）

第三節 公法及私法的交互關係……………三三七

第一 一般的考察

第二 否認公法及私法對立說

（一）客魯曾的見解

（二）瓦伊亞的見解

（三）狄驥的見解

（四）基魯克的見解

## 第八章 勞動法的構成……………二五一

第一節 一般的考察……………三五—

第二節 勞動法的理念……………三五—

第一 勞動者保護主義（麥魯斯伯台，卡斯客魯，休客及利拍台的見解）

第二 契約自由主義（柯母門茲，安底療斯，格羅及智爾拍蕭米脫）

第三 團體主義（整茲海馬，波底河夫及李隙繡的見解）

第四 學說批評及我自己的意見

第三節 勞動法的法源……………三六六

第一 關於勞動法法源的學說

（一）卡斯客魯的見解

（A）制定法 習慣法 判例法

（B）勞動協約

（C）經營協定

（二）整茲海馬的見解

（A）國家的勞動法

（B）自律的勞動法

（C）勞動習慣法

（D）國際勞動法（馬泰的見解）

(三) 耶河祕的見解

第二 學說批評及我自己的見解

第四節 勞動法是階級法嗎……………三八七

第一 學說（卡斯客魯，麥魯斯伯台及屈泥拉的見解耶河祕對此的非難）

第二 學說批評及我自己的見解

第九章 勞動法的體系……………三九二

第一節 關於勞動法的體系的學說……………三九二

第一 歷史的體系（利拍台，馬泰，耶底孫，休客，卡斯客魯的見解）

第二 法律的體系（格魯利喜，厄底魯，比尤拉，卡泥，格羅斯的見解）

第三 與綜合的法律體系相關聯的法律體系（耶河祕的見解）

第四 社會學的體系（整茲海馬及波底河夫的見解）

第二節 各國勞動法典的體系（一）德國（二）法國（三）西班牙（四）蘇俄（五）魯屈生蒲魯伍

（六）阿魯剪清……………四〇一

|                   |     |
|-------------------|-----|
| 第三節 勞動法體系的我見····· | 四〇四 |
|-------------------|-----|

# 勞動法原理

## 第一章 勞動階級與勞動法的生成

### 第一節 勞動階級的發生

卡斯客魯 (Kaskeel) 說「人類經濟的和社會的地位，自有史以來，就決非平等的，因為在一切時代及一切國民中，人類間總有許多經濟的和社會的差別，在這社會的差別之下，而屬於同一社會地位的人類集團，叫做社會階級。所以產業革命後，以職業的地位做基礎的一個工業勞動大階級，便告成立」(註一)。現代主要的勞動階級，以卡氏所言，是屬於工業上的無產者，當然，今日除了工業上無產者，雖有各種的產業，這些產業都是工業的性質；而且又類似工業上的無產者，所以我們得概括的將這些無產者構成了一個勞動的階級，但是中世社會的基礎產業為農業，而近代社會的基礎產業則為工業，爲了這個緣故，近世最初的無產者都是屬於工業的方面，而且是因工業而發生的，至於工業原料（包括各種原料及燃料等）的生產，換句話說，即鑛業及農業的生產，不外