

國立政治大學法學叢書 70

社會公義

Social Fairness and Justice

黃越欽教授紀念論文集

黃越欽教授紀念論文集編輯委員會



國立政治大學法學叢書 70

社會公義

黃越欽教授紀念論文集



黃越欽教授紀念論文集編輯委員會 編輯

元照出版公司

國家圖書館出版品預行編目資料

社會公義：黃越欽教授紀念論文集／黃越欽教授
紀念論文集編輯委員會編輯．-- 初版．-- 臺北市：
元照， 2011.05
面：公分．--（國立政治大學法學叢書；70）
ISBN 978-986-255-109-7（精裝）

1.法律社會學 2.社會正義 3.文集

580.1654

100004790

本書已列入月旦法學知識庫全文檢索與數位專屬典藏

黃越欽教授紀念論文集

社會公義

1D177GA

2011 年 5 月 初版第 1 刷

主 編 黃越欽教授紀念論文集編輯委員會

出 版 者 元照出版有限公司
100 臺北市館前路 18 號 5 樓

網 址 www.angle.com.tw

定 價 新臺幣 1000 元

專 線 (02)2375-6688

傳 真 (02)2331-8496

郵政劃撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 978-986-255-109-7

Series of Faculty of Law, National Chengchi University 70

Social Fairness and Justice

Essays in Memory of Prof. Dr. Yueh-Chin Hwang



Professor Yueh-Chin Hwang Memorial Proceedings Editorial Committee

Angle Publishing Co.



黃越欽教授自畫像

序

後壁青寮位於嘉南平原，灌溉井然，乃「無米樂」的好地方，是黃教授童年成長的故鄉。民風純樸，不尚浮華，然文教之盛，冠於全台，奇才輩出，歷經日治民國，迄今不衰，所謂醇風未逝，今緒猶存也。可比後壁米鄉，脈系烏山頭水庫一帶，群峰層疊，山川秀麗，宜其代有儒文，世有俊傑也。

黃教授精研法學，望重士林；天資聰穎，志氣清高，歷任憲政要務，時論主筆，頗具公義熱心，並擅油畫美術，富人文風氣質，多姿多采，其來有自。

黃教授的學術路程，初學法律於政治大學，表現優越，畢業後續進台灣大學法律所深造；更獲奧國政府獎學金，赴維也納大學進修三年，獲法學博士學位。他治學勤謹，精研法學，特別重視法律方法論，對歐陸法制的社會根本問題，有獨到心得。回國後執教於政治大學，講授民法債總、債各、勞動法、羅馬法等古典法學科目。作育人才，誨人不倦，廣受學子愛戴。學術領域之成就，深受學術界之肯定，分別於66年、75年前後應邀赴歐講學，擔任維也納大學及蘇黎士大學客座教授，並多次主持國際會議，發表英文、德文重要論文，深獲國際重視，可謂具有國際宏觀性。於勞工法研究所所長任職期間，舉辦多場國際學術會議，促成我國參加國際勞資關係協進會（IIRA）及國際勞動與社會法學會（ISLSSL），成為正式會員國，並於85年及94年在台灣召開亞洲區大會，提高台灣學術研究的國際能見度。

從法學方法論的造詣，認為法制應順應社會潮流，從而注重法律與社會整合的法律觀。除學術活動外更積極參與社會服務，走出學院，72年受聘擔任中國時報總主筆，十年間撰寫重要社論近200篇，時值國家民主轉型期，為文鼓吹民主法治思想，並扮演「魯仲

連」調解朝野衝突等方式，積極參與政治關懷，社會改革活動，為台灣本土民主法治奉獻心力。

佛門有言，一切法皆從因緣所生。我同黃教授相識，乃緣於同鄉之誼，七〇年代之初，我當時剛從德國留學回國，參加省議員選舉，常有與黨外人士溝通接觸的政治機會，認識了這位同鄉的才子。他的公義熱情，終於相交結成可以談內心看法之誼。

台灣在解除戒嚴恢復憲政之後，我出任修憲國大，參與修憲研究工作，曾遇到過是否應選擇五權憲法或三權憲法的議題，所以很注意黃教授出任監察委員的消息。他一本清廉正直的作風，就任之後積極任事，扮演正義的現代御史，多為弱勢伸張正義，並擎舉糾彈大刀，斧正法政弊端，不遺餘力。

且運用其在國際間之關係，促成我國監察院與國際監察組織之合作。國際監察組織於84年，來台灣舉辦學術研會，並接受我國加入成為正式會員。提高我國千年來監察制度，與西方監察權兩百年歷史的第一次會面。以其實踐經驗，澄清了監察制度在現代憲政上的意含，功於憲政。

88年，乃因其斐然之學術成就，經總統任命為第六屆大法官，擔任釋憲重任，為我國監察委員轉任大法官的第一人。

我與黃大法官兩人同為第六屆大法官，私交公誼，更為契合。

大法官任內，他更表現個性狷介的諤諤之士。有關職業選擇自由、營業自由及工作權的辯證論述，他曾持一般民法不同的看法，撰寫不同意見書，在合議制的審理過程中，堅持己見，可謂是一般比較難解的事，亦可謂是他在大法官任內的最大貢獻。對批判「法制之惡」的釋字五三〇號解釋，亦是他積極關懷司法人權，批判司法體制，糾正法務部從監察院轉任大法官的努力成果，一再展現其追求公義的性格。

黃教授一生，精研法理，熱心公義，歷任要職，著述不倦，立德立言，公正廉明，堪稱法學人士，司法政人員之典範。

今黃教授之法學界，連同勞工法學界及國際勞工法之友人，共同為文出書，以為追念，並勵來茲；與黃大法官與我相交共事，同飲烏山源流之水，情誼如是，爰綴數語為序。

黃俊雄 謹誌

2011年3月

編輯說明

黃越欽教授紀念論文集，由國立政治大學法學院、勞工研究所及台灣國際勞雇組織基金會，共同發起編纂；前者為教授半世紀求學、教學之學院，後二者為教授所擘劃成立。編輯委員會由教授門生王惠玲、林佳和、郭明政、張其恆、陳建文、劉士豪等組成。

社會公義 為本論文集之主題，以感念教授終生致力於社會公義之追求與奉獻。編輯委員會邀請教授故舊門生參與論文撰寫，共收錄中外學術論文廿五篇，作者概為國內外及大陸地區知名專家學者。本論文集以勞動法、社會法與勞資關係等為主要範疇，以彰顯並傳承教授之學術志業與社會奉獻。附錄為教授生平紀事。

編輯委員會感謝台灣國際勞雇組織基金會董事長蘇俊雄教授賜序，各篇論文作者賜稿。適逢國立政治大學法學院五十週年院慶，本論文集之發表特列為院慶活動並列為政治大學法學院法學叢書第七〇輯，以感念教授對於法學院之貢獻。

黃越欽教授紀念論文集編輯委員會 謹誌

2011年5月

黃越欽教授生平紀事

一、大事年表

1941，出生於台南縣。

1961-1965，就讀於政治大學法律學系。

1966-1967，就讀於台灣大學法律學研究所。

1967，赴奧地利維也納法律研究所留學。

1970，取得奧地利維也納法學博士學位。

1970，擔任政治大學法律學系副教授。

1979，擔任政治大學法律學系教授。

1980，出版「私法論文集」。

1983，擔任中國時報社論主筆、總主筆。

1985，擔任中國人權協會理事。

1985，擔任中華民國全國工業總會勞資關係委員會委員。

1985，擔任台北市選舉委員會委員。

1985，擔任內政部法規會委員。

1985，講授「法學方法論」。

1986，擔任奧地利維也納大學、瑞士蘇黎士大學客座教授。

1987，擔任行政院勞工委員會委員。

1989，擔任法務部司法官訓練所講座。

1989，擔任中央選舉委員會委員。

1990，籌設政治大學勞工研究所並擔任所長。

1991，擔任國是會議籌備委員。

1991，出版「勞動法論」。

1993，擔任監察委員。

1999，擔任司法院大法官。

2000，擔任國際勞動法與社會安全學會執行理事。

2000，出版「勞動法新論」。

2004，成立財團法人台灣國際勞雇組織基金會並擔任董事長。

二、著作目錄

(一)專 書

- 私法論文集，世紀，民國六十九年。
- 勞動法論，國立政治大學勞工研究所，民國八十年。
- Labour Law and Industrial Relations in Asia, Longman, Cheshire, 1993.
- 職災補償論——中美英德日五國比較，五南，民國八十四年。
- 國際監察組織一九九四年研討會論文集，五南，民國八十五年。
- 各國監察制度之比較研究，翰蘆，民國八十七年。
- 勞動法新論，翰蘆，民國八十九年。
- 勞工退休保障制度國際比較，翰蘆，民國九十四年。
- 廿一世紀社會夥伴關係國際展望，翰蘆，民國九十六年。

(二)期刊論文

- 「奧國民法（ABGB）在法學上之地位」，政大法學評論第四期抽印本，民國六十年六月。
- 「權利濫用與惡意抗辯權」，政大法學評論第七期抽印本，民國六十一年十二月。另收錄於民法總則論文選輯（下），五南，民國七十三年七月。

- 「承攬契約之履行責任與瑕疵擔保責任」，政大法學評論第九期抽印本，民國六十二年十二月。另收錄於民法債編論文選輯（下），五南，民國七十三年七月。
- 「債務不履行與給付期待不能」，政大法學評論第十一期抽印本，民國六十三年十二月。
- 「從勞工法探討企業管理規章之性質」，政大法學評論第十七期抽印本，民國六十七年二月。
- 「關於羅馬法中過失責任原則之研究」，華岡法科學報第一期，民國六十七年四月。
- 「國家賠償責任之比較觀察」，政大法學評論第十八期抽印本，民國六十七年十月。
- 「論勞動契約」，政大法學評論第十九期抽印本，民國六十八年二月。
- 「契約給付義務新論」，華岡法科學報第二期，民國六十八年五月。
- 「從消費者保護法探討商品製造人責任」，國立政治大學學報第三十九期抽印本，民國六十八年五月。
- 「公法人與私法人」，政大法學評論第二十二期抽印本，民國六十九年十月。
- 「從僱傭契約到勞動契約——瑞士債法第十章修正之意義」（From Contract of Hiring of Services to Contract of Labor—The Significance of Amendments on the 10th Chapter of the Swiss Code of Obligations），政大法學評論第二十四期抽印本，民國七十年十二月。
- 「論債權侵害」（On Injury of the Right of Obligation），政大法學評論第二十七期抽印本，民國七十二年六月。

- 「資料保護法——奧地利DSG之研究」 (The Protection of Personal Data—A Study on the Austrian Federal Data Protection Law (DSG))，政大法學評論第二十九期抽印本，民國七十三年六月。
- 「論附合契約」，民法債編論文選輯，五南，民國七十三年七月。
- 「住宅分層所有權之比較法研究」，民法物權論文選輯，五南，民國七十三年七月。
- 「勞動契約與承攬契約之區別」 (The Difference between Labor Contract and Contract for work)，政大法學評論第三十一期抽印本，民國七十四年六月。
- 「Arbeitsrecht in der Republik China- Rueckschau und Prospekt」，中華民國勞資關係協進會，民國七十五年。
- 「勞動基準法之施行與我國勞資關係之展望」 (Standardgesetz der Arbeitsbedingungen und Trends der Chinesischen Arbeitsbeziehung)，政大法學評論第三十三期抽印本，民國七十五年六月。
- 「家內工作法之研究」 (A Study on the Intra-Family Labour Law)，政大法學評論第三十八期抽印本，民國七十七年十二月。
- 「從『勞動鬥爭權』到『和諧義務』——瑞士『勞資協和協約』五十年」 (From Right of dispute to Obligation of Peace — Fifth Years of Peace Convention in Switzerland)，政大法學評論第三十九期抽印本，民國七十八年六月。
- 「我國民主改革中勞動法之發展趨勢」 (Development of Labour law in the Democratization Process of Taiwan ROC)，勞動學報第一期抽印本，民國八十一年一月。

- 「憲法中工作權之意義及其演進」，法令月刊五十一卷第十期，民國八十九年十月。
- 「憲法中勞動基本權之意義與展望」(The Concept and Prospect of Fundamental Rights at Work in Constitution)，勞動學報第十一期，民國九十一年一月。
- 「國際勞工公約與憲法法院——兼論司法院釋字第三七三號解釋」(International Labor Conventions and Constitutional Court with Reference to Interpretation 373 by the Council of Grand Justices)，憲政時代第二十八卷第三期，民國九十二年一月。

(三)專題研究

- 「十四項重要工程得標業者聘僱海外補充勞工措施之追蹤調查與評估——我國外籍勞工政策之長期研究第一期計畫」，行政院勞工委員會職業訓練局，民國八十一年二月。
- 「公營事業勞動關係立法之比較研究」，行政院勞工委員會，民國八十一年五月。
- 「職業災害補償制度比較研究」，行政院勞工委員會，民國八十一年五月。
- 「Study on the Trends of Labour Law Development During the ear of Democratization in Taiwan」，Research Project for NSC, July 1992 Taiwan R.O.C.
- 「勞工保險加保前事故對契約效力影響之研究」，台閩地區勞工保險監理委員會，民國八十一年六月。
- 「勞動者財產形成制度之可行性研究」，行政院勞工委員會，民國八十一年六月。

- 「勞資糾紛體制外處理之調查研究」，行政院國家科學委員會，民國八十一年九月。
- 「中央公職人員代表制廢止後工會人士參選策略之研究」，中央選舉委員會，民國八十二年三月。
- 「勞工安全衛生之國際比較研究：工作環境權展望之探討」（International Comparative Study on Occupational Safety and Health in Perspective of Work Environment Rights），行政院勞委會勞工安全衛生研究所，民國八十二年六月。
- 「海外補充勞工措施之追蹤調查與評估我國外籍勞工政策之長期研究第二期計畫」，行政院勞工委員會職業訓練局，民國八十二年八月。

四參加國際會議發表

- 「Role and Responsibility of the Control Yuan」，一九九四年國際監察組織研討會，民國八十三年九月。
- 「Towards a Better Standard of Living: The Ombudsman Task Within」，一九九六年第六屆國際監察組織會議，民國八十五年十月。
- 「Temporary Employment Agencies」，一九九八年比利時魯汶國際會議，民國八十七年四月。

五譯 著

- 奧國民法，司法行政部，民國六十九年。
- 奧地利共和國憲法，國民大會憲政研討委員會世界各國憲法大全，民國七十二年十二月。

目 錄

序

蘇俊雄

編輯說明

- 最低工資形成機制之探討…………… 王惠玲… 1
- 勞動法的管制與去管制
——經濟學理論的觀點…………… 林佳和… 13
- 論「本質」在勞動法上的誤用
——以勞基法上退休金的「本質」為例…………… 林更盛… 51
- 我國就業服務與就業促進法制的現況與檢討…………… 林炫秋… 73
- 特別休假日期之安排與未休日期處理方式之
探討…………… 吳姿慧… 111
- 台灣集體協商之程序性規範與救濟
——比較勞工法律政策之分析…………… 吳育仁… 143
- 大陸地區積欠工資問題與對策…………… 胡玉浪… 169
- 日本管理監督者與工作時間除外適用之規定
——兼論我國勞基法第84條之1…………… 侯岳宏… 195
- 論社會保險中的年齡
——以勞工保險為例…………… 徐廣正… 215
- 尊重差異作為人權指標…………… 許玉秀… 239
- 因訴訟一次取得數年薪資及法定遲延利息課稅
問題之探討…………… 陳金泉… 253

- 企業王國？企業帝國？企業民國！
 - 一個勞動基準法規認知圖像的勾勒嘗試…………… 陳建文… 283
- 國際核心勞動基準與台灣之法制實踐…………… 陳彥良… 337
- 勞工大學與公民社會
 - 大學合作模式之比較…………… 張其恆… 373
- 規範集體勞動關係國際勞動基準之建構
 - 回顧與前瞻…………… 焦興鎧… 399
- 就業保護法規與勞動力市場彈性…………… 程延園… 443
- 家事勞工工作時間之研究…………… 鄭津津… 461
- 制度落差與理念重塑
 - 海峽兩岸社會法制度與理念之比較…………… 鄭尚元… 497
- 抗爭、罷工與糾察
 - 中華電信工會2005年517抗爭行動評析…………… 衛 民… 521
- 論養護（長期照護）定型化契約範本
 - 我國與奧國之比較…………… 黃鼎佑… 549
- 批准兩公約對我國勞動法制的啓示…………… 劉士豪… 579
- 司法院釋字第530號解釋對我國法治建設之影響
 - 由審判實務角度觀察…………… 蔡炯燉… 605
- Why is Social Security Development Limited?
 - A Comparative Study of IRA in
Singapore, Taiwan, Hong Kong and
Mainland China…………… Ming-Cheng Kuo… 635
- Labour Clauses under FTA • EPA • TPPA
 - A Japanese View…………… Masahiro Ken Kuwahara… 667