雇主對勞工保護照顧義務之研究

臺灣新竹地方法院法官林宗穎　著

司法研究年報 第38輯
〈民事類〉第1篇
中華民國111年3月
司法院印行

司法研究年報第38輯
民事類第1篇
雇主對勞工保護照顧義務之研究
林宗穎著

ISBN 978-986-5499-13-6
9 789865 499136
GPN：1011100354
定價：〈民事類〉全輯新台幣860元整
（不分冊出售）

雇主對勞工保護照顧義務之研究

臺灣新竹地方法院法官林宗穎　著

司法研究年報
第38輯
〈民事類〉第1篇
中華民國111年3月
司法院印行

例　言

一、本院為鼓勵法官及所屬機關人員利用公餘之暇從事研究，藉以掌握實務見解與法學思潮，帶動司法的革新與進步，提昇審判效能，持續編印「司法研究年報」套書第 38 輯。

二、「司法研究年報」第 38 輯套書係就本院及所屬機關於 109 年度提出的研究報告，經本院敦聘的評審委員評定成績優良的作品所輯錄，內含優等 8 篇、佳作 13 篇，共計 21 篇。

三、本輯研究年報內容涵括民事、刑事及行政訴訟方面的理論與實務研究，對於審判業務甚具參考價值，因此以 25 開平裝單行本，分「民事類」、「刑事類」、「行政類」盒裝套書印行，分送各級法院司法人員及學術研究機構。

四、「司法研究年報」發行迄今已刊載 585 篇研究報告，為便於查閱，經按民事類、刑事類、民刑事類及行政類四大單元，彙編印製成索引單行本，以供參考。

五、本輯各篇作品編校倘有疏漏，尚祈不吝賜教指正。

司法研究年報第三十八輯目錄

〈民事類〉

第 1 篇　雇主對勞工保護照顧義務之研究.....林宗穎

第 2 篇　共享經濟平台的勞務新關係—平台業者與外送員的勞動關係.....邱泰錄

第 3 篇　從兒童權利公約保障未成年子女最佳利益探討善意父母原則於家事事件之運用.....李昆霖

第 4 篇　分割共有物之實務研究.....陳得利

第 5 篇　國內與涉外同性婚姻法制之運作.....劉奕榔

第 6 篇　公司重整制度之研究—以我國法制及實務案例為中心.....方楷烽

第 7 篇　民事裁判中的體系解釋—以類型化為中心.....王耀霆

第 8 篇　營業秘密損害賠償金額計算之研究.....陳正昇

〈刑事類〉

第 1 篇　釋字第七七五號解釋後量刑程序之研究.....張宏節

第 2 篇　不確定幫助故意之認定與適用—以提供人頭帳戶門號案件為中心.....張文愷

第 3 篇　妨害性自主案件中「違反意願」要件之認定....江哲瑋

第 4 篇　ICO 於我國金融治理及相關刑事案例之研究....黃齡玉

第 5 篇　重大刑事案件之量刑調查及辯論之研究.....黃建榮

第 6 篇　兩公約前後法院量刑理由對死刑相關案件的迴歸分析—以特別預防因子與隱藏性因子為中心.....許凱傑

第 7 篇　釋字第 775 號解釋後累犯應何去何從？—兼論量刑程序之研究.....施志遠

第 8 篇　探究內線交易之主觀要件—「知悉」或「利用」爭議及其解決之道.....侯廷昌

第 9 篇　少年保護處分多元轉換之研究.....陳毓幃

第 10 篇　釋字第七七五號解釋後累犯科刑之研究—運用人工智慧於一審判決之量刑因子分析.....王筑萱

第 11 篇　國民法官模擬法庭各階段之實踐心得與建議....許必奇

〈行政類〉

第 1 篇　行政訴訟之訴訟參加學理與實務現況.....林惠瑜

第 2 篇　法官工作壓力與工作倦怠之研究—兼論員工協助方案之功能.....蕭一弘

雇主對勞工保護照顧義務之研究

目錄

壹、問題意識及研究方法.....7
貳、保護照顧義務之理論發展.....9
一、日本法.....9
（一）發展歷程.....9
（二）理論基礎.....10
二、德國及瑞士法.....12
（一）理論發展.....12
（二）德國法規範.....14
（三）瑞士法規範.....17
三、我國法.....18
參、保護照顧義務之性質及體系定位.....21
一、義務性質及法律效果.....21
（一）有關義務性質之學說爭議.....21
1. 日本及德國法.....21
2. 我國法.....22
（二）勞務給付拒絕權.....23
1. 日本及德國法.....23
2. 我國法.....24
（三）履行請求權.....26
1. 日本及德國法.....26
2. 我國法.....27
（四）損害賠償請求權.....28

1. 日本及德國法 28
2. 我國法 29
二、義務定性及體系定位 31
（一）契約與侵權責任之比較及競合 31
1. 民法第 483 條之 1 作為民法第 184 條第 2 項之「保護他人法律」 31
2. 民法第 483 條之 1 作為雇主應盡之契約上義務 32
（二）與民法第 487 條之 1 無過失責任之關係 34
1. 民法第 487 條之 1 規定之構成要件 34
2. 民法第 487 條之 1 規定之性質及與民法第 483 條之 1 規定之關係 36
（三）與職業災害勞工保護法第 7 條之關係 38
1. 雇主應負推定過失責任 38
2. 與無過失責任之關係 41
（四）小結 42
三、保護照顧義務適用範圍之擴張 43
（一）擴大適用範圍之理論基礎 43
1. 日本法 43
2. 我國法 45
（二）事實上僱傭關係之解釋 47
1. 勞務給付契約定性之困難 47
2. 新型態勞動關係與事實上僱傭關係之認定 51
（三）事業單位對下包廠商勞工之保護照顧義務 52
1. 業主招人承攬之職災補償責任 52
2. 業主招人承攬之損害賠償責任 54

（四）要派單位對派遣勞工之保護照顧義務.....57
1. 德國法之附保護第三人效力契約理論.....57
2. 要派單位對於派遣勞工之損害賠償責任.....60
（五）國家與公務員間之類推適用.....64
肆、保護照顧義務之具體內涵.....66
一、提供安全作業環境.....66
（一）職業安全衛生法（原勞工安全衛生法）之規範內容.....66
1. 安全衛生設施整備義務.....67
2. 安全衛生管理義務.....69
（二）保護照顧義務與職業安全衛生法規之關係.....74
1. 日本法.....74
2. 職業安全衛生法規作為雇主應盡保護照顧義務之內容.....76
3. 職業安全衛生法規適用範圍及保護照顧義務內容之認定.....78
二、維護勞工身心健康之義務.....81
（一）勞工身心疾病作為職業病.....82
1. 業務因素導致腦、心血管疾病.....82
2. 業務因素導致精神疾病.....84
（二）過長工時與過重工作負荷之認定.....86
1. 相關行政指引作為參考基準.....86
2. 工作時間之認定.....89
（三）勞工身心疾病之預防、控管義務.....92
1. 對工作負荷過重勞工應採取身心疾病預防.....92
2. 健康檢查與健康管理義務.....96

（四）防止職場霸凌之義務.....98
1. 職場霸凌之定義.....98
2. 職場霸凌之防免.....99
（五）素因競合之因果關係判斷.....100
1. 日本及德國法.....100
2. 我國法.....102
（六）勞工個人因素與過失相抵原則之適用.....104
1. 勞工違反對己義務違反之認定.....104
2. 素因減額與過失相抵原則之類推適用.....106
3. 勞工個人因素對雇主無過失責任之影響.....107
三、防免職場性騷擾之義務.....108
（一）職場性騷擾之定義及類型.....108
1. 職場性騷擾之定義.....108
2. 職場性騷擾之類型.....110
（二）「敵意工作環境型性騷擾」之構成要件.....112
1. 加害人為任何人.....112
2. 被害人非以勞基法之勞工為限.....112
3. 於執行職務時發生.....113
4. 以性要求、具有性意味或性別歧視之言詞或行為.....119
5. 造成敵意性、脅迫性或冒犯性工作環境致侵犯或干擾人格尊嚴、人身自由或影響工作表現.....120
（三）「交換利益型性騷擾」之構成要件.....120
1. 加害人為雇主.....120
2. 被害人為受僱者或求職者.....121

3. 以性要求、具有性意味或性別歧視之言詞或行為作為交換條件 122
（四）雇主應採取之職場性騷擾防治措施 123
1. 日本法規定 123
2. 性別工作平等法第 13 條第 1 項之事前預防義務 124
3. 性別工作平等法第 13 條第 2 項之事後補救義務 125
（五）雇主之損害賠償責任 129
1. 日本法 129
2. 性別工作平等法之損害賠償責任 131
3. 雇主違反保護照顧義務之契約責任 133
四、勞工隱私權之保護措施 135
（一）勞工隱私權保障之法理依據 135
（二）保障勞工隱私權之實定法規範 137
1. 就業服務法 137
2. 個人資料保護法 139
（三）職場上勞工隱私權遭侵害之態樣 142
1. 要求求職者提供就業所需必要資訊以外之隱私資料 142
2. 監看員工電子郵件 144
3. 監聽錄音 148
4. 監視錄影 150
5. 健康檢查及心理測驗 152
6. 工會要求雇主提供勞工績效考核資料 155
（四）雇主義務衝突與勞工資訊自主決定之退讓 157

1. 日本實務 157
2. 我國學說 159
3. 小結 161
伍、結論 162
一、強化保護照顧義務之事前預防功能 162
二、保護照顧義務適用範圍之擴張 163
三、由確保設備場所安全至保護勞工個人身心狀態之發展趨勢 165
四、隱私權等新型態人格權保護與雇主之義務衝突之解決 167
參考文獻 170