



論我國刑事訴訟法參與人傳喚之若干疑義 —兼論德國及日本法制對參與人「不自證己罪」 之保障

魏 國 晉*

目 次

壹、問題意識

一、「法院秩序罰」主體限制中的 「不自證己罪」

(一)「承擔義務」作為「法院秩序
罰」之前提

(二)「法院秩序罰」主體限制與「不
自證己罪」保障程度之對應

二、問題提出

(一)立法者不罰無故不出席之參與人
於論理上是否一貫

(二)現行法是否存在對參與人之「實
質上法院秩序罰」

貳、本文見解：「法院秩序罰」與「不 自證己罪」之交互映證

一、「專門傳喚規範」與「秩序罰否 定」作為「被告保障模式」之證 明

(一)德國刑事訴訟法第 427 條之借鑑

(二)我國刑事訴訟法第 455 條之 21 之
立法真意

二、殊途同歸之「多重身分禁止」

(一)德國法制基於「不自證己罪」當
然排除參與人於本案作證

(二)日本法制明文「證人適格」之直
接定性

參、結論：體系一貫性之積極貢獻

關鍵詞：法院秩序罰、第三人參與沒收、不自證己罪、傳喚、拒絕證言權

Keywords：Court Administrative Penalty, Third-Party Participation in Confiscation, Self-Incrimination, Summon, the Right of Refusal to Testify

* 德國杜賓根大學法學博士生，國立政治大學法學院刑事研究所法學碩士、律師考試及格。本文特別感謝林秉衡律師與二名審稿委員，於百忙之中審稿並賜予寶貴的修正意見，惟全責仍由為文本人全權負責。

投稿日期：2021 年 10 月 27 日；接受刊登日期：2022 年 6 月 14 日。

摘 要

為保障沒收新制下可能受沒收影響之第三人，我國於 2015 年修法時正式於刑事訴訟法第 455 條之 12 以下引進「沒收特別程序」（或稱第三人參與沒收）新制，並賦予「參與人」獨特的訴訟身分。惟就「參與人」是否應受不自證己罪保障，其保障程度如何之問題，立法者顯然在法規與立法說明中體系不一，並體現在參與人雖有類似被告權利，卻在沒收事項中仍可能如同證人一般遭受「法院秩序罰」制裁之不當現象。對此，本文重新參酌作為修法基礎之德國刑事訴訟法規定，並觀察日本應急措施法之類似設計，確知前述問題乃源自於我國立法者對參與人受不自證己罪保障程度之混淆，以及分別參考實際上互不相容之德國與日本法制所引發之結果，並據此就現行法提出解釋與修正之建議。

Problems with Summons of Participants in Taiwans Criminal Procedure - A Comparison Between the German and Japanese Legal Systems

Wei, Kuo-Chin

Abstract

In order to protect third parties who may be affected by confiscation under the newly reformed Confiscation Act, a new framework of “Special Proceeding of Confiscation” (or third-party participation in confiscation) was introduced under Article 455-12 of the Code of Criminal Procedure in 2015, and a unique procedural status was granted to “participants”. However, as to whether and how “participants” should be protected by self-incrimination, it is clear that the legislators have been inconsistent in their statutes and legislative descriptions, and this is reflected in the inappropriateness that participants may be subject to “Court Administrative Penalty” as witnesses in confiscation matters, even though they have similar rights to defendants. In this regard, this article reexamines the German law on which the amendment