

釋憲聲請書

1

2

3 聲請人：邱和順

4

5

6

(現押於法務部矯正署臺北看守所)

7

8 代理人：尤伯祥律師 義謙法律事務所

9

台北市辛亥路1段30號3樓之1

10

電話：(02) 23681966

11

12 鄭凱鴻律師 宏道法律事務所

13

台北市博愛路63號7樓

14

電話：(02) 23822308

15

16

17 茲依司法院大法官審理案件法第5條第1項第2款及第8條第
18 1項之規定，聲請解釋憲法，並將有關事項敘明如下：

19

20 壹、聲請解釋憲法之目的

21

最高法院100年度台上字第4177號刑事判決【附件1】

22

實質援用之刑事訴訟法第17條第8款規定，釋字第178

23

號解釋文【附件2】、最高法院第二次發回更審以後之

24

民、刑事上訴案件分案實施要點第2點適用結果，排除

1 第三審法官曾參與前次發回更審裁判亦應適用刑事訴訟
2 法第 17 條第 8 款規定(即所謂參與「前審」之裁判應包含
3 第三審法官曾參與前次發回更審裁判之情形)予以迴避，
4 侵害憲法所保障之人民訴訟基本權，並違反公平法院原
5 則，最高法院第二次發回更審以後之民、刑事上訴案件
6 分案實施要點第 2 點應宣告違憲不再適用，釋字第 178
7 號解釋文應予補充解釋。

8 貳、疑義之性質與經過

9 一、本件原因案件係聲請人即邱和順前經台灣新竹地方法院
10 檢察署七十七年度少偵字第三七、八六號，七十七年度
11 少連偵字第七三號，七十七年度偵字第四七三五、四八
12 一七、四八六〇、四九五〇、五〇六三、五二三七號，
13 七十八年度少偵字第二三號，七十八年度偵字第七四六
14 號起訴書提起公訴，嗣經臺灣高等法院九十八年度矚上
15 重更(十一)字第七號判決「原判決關於邱和順強劫而故意
16 殺人、擄人勒贖而故意殺被害人暨所定執行刑部分；林
17 坤明強劫而故意殺人、擄人勒贖暨所定執行刑部分；暨
18 吳淑貞部分；均撤銷。邱和順犯強盜殺人罪，累犯，處
19 死刑，褫奪公權終身；又犯擄人勒贖殺人罪，累犯，處
20 死刑，褫奪公權終身。應執行死刑，褫奪公權終
21 身。」，並經最高法院 100 年度台上字第 4177 號判決聲
22 請人上訴駁回而終局確定【參附件 1】。

23 二、惟觀諸聲請人之歷審判決，三審程序有合議庭逾半數法
24 官重覆，未自行迴避之情形，甚至有整組合議庭法官均

1 重覆，未自行迴避之情形，聲請人就歷任三審法官重覆
 2 而未迴避情形，整理如下(個別法官重覆之情形，以標底
 3 色、底線、框線註明)：
 4

編號	判決字號	裁判日期	法官
1	81 台上 1703 【附件 3】	81.4.16	俞兆年、呂一鳴、陳錫奎、田正恆、張信雄
2	82 台上 3968 【附件 4】	82.7.30	施文仁、陳錫奎、張吉賓、王榮山、陳炳煌
3	83 台上 6433 【附件 5】	83.11.25	施文仁、張吉賓、王榮山、陳炳煌、張淳淙
4	85 台上 1361 【附件 6】	85.3.22	施文仁、陳炳煌、張淳淙、洪文章、丁錦清
5	86 台上 5757 【附件 7】	86.9.26	吳雄銘、池啟明、陳宗鎮、石木欽、吳火川
6	87 台上 3115 【附件 8】	87.9.17	吳雄銘、池啟明、石木欽、王憲義、陳正庸
7	91 台上 717 【附件 9】	91.2.1	吳雄銘、池啟明、石木欽、郭毓洲、吳三龍
8	93 台上 59 【附件 10】	93.1.8	吳雄銘、池啟明、石木欽、郭毓洲、吳三龍
9	94 台上 4243 【附件 11】	94.8.8	石木欽、李伯道、洪文章、張清埤、陳朱貴

10	95 台上 3718 【附件 12】	95.7.7	石木欽、李伯道、林勤純、陳晴教、蕭仰歸
11	98 台上 4496 【附件 13】	98.8.6	石木欽、洪佳濱、韓金秀、呂丹玉、
12	100 台 上 4177 【附件 14】	100.7.28	石木欽、洪佳濱、韓金秀、 、周煙平

1 三、刑事訴訟法第 17 條第 8 款規定：「推事於該管案件有左
2 列情形之一者，應自行迴避，不得執行職務：八 推事曾
3 參與前審之裁判者。」，上開條文旨在避免法院執行職
4 務有偏頗之虞，因而列舉是項情形，法官應自行迴避，
5 以擔保法院之無私公正。且依據同法第 379 條第 2 款規
6 定，違反迴避規定之判決，其判決當然違背法令。

7 四、雖據 鈞院大法官釋字第 178 號解釋文：「刑事訴訟法第
8 17 條第 8 款所稱推事曾參與前審之裁判，係指同一推
9 事，就同一案件，曾參與下級審之裁判而言。」。然釋
10 字第 256 號解釋理由書又謂：「憲法第 16 條規定人民有
11 訴訟之權，旨在確保人民有依法定程序提起訴訟及受公
12 平審判之權益。現行民事訴訟法第 32 條第 7 款關於法官
13 應自行迴避之規定，即在當事人就法官曾參與之裁判聲
14 明不服時，使該法官於其救濟程序，不得再執行職務，
15 以保持法官客觀超然之立場，而維審級之利益及裁判之
16 公平。因此，法官曾參與該訴訟事件之前審裁判或更審
17 前之裁判者，固應自行迴避；對於確定終局判決提起再

1 審之訴者，其參與該確定終局裁判之法官，依同一理
2 由，於再審程序，亦應自行迴避。」。

3 五、經查，最高法院 100 年度台上字第 4177 號刑事判決【參
4 附件 1】，於其判決理由中，固未針對有無適用刑事訴訟
5 法第 17 條第 8 款、釋字第 178 號解釋文及最高法院第二
6 次發回更審以後之民、刑事上訴案件分案實施要點第 2
7 點表示見解。然有無應予迴避之法官參與審判，乃刑事
8 法院職權調查事項，最高法院 100 年度台上字第 4177 號
9 刑事判決其合議庭審判長石木欽於該院第 8 次審判本件
10 聲請原因案件時為合議庭庭員，該次合議庭成員洪佳
11 濱、韓金秀、段景榕則均是該院第 2 次審判本件聲請原
12 因案件時之庭員，均係參與本件聲請原因案件於該院前
13 審之裁判或更審前之裁判，依釋字第 256 號解釋理由書
14 之意旨，本應依刑事訴訟法第 17 條第 8 款自行迴避，
15 惟，最高法院 100 年度台上字第 4177 號刑事判決顯然適
16 用最高法院第二次發回更審以後之民、刑事上訴案件分
17 案實施要點第 2 點，而未依據刑事訴訟法第 17 條第 8 款
18 自行迴避。職此，最高法院 100 年度台上字第 4177 號刑
19 事判決雖未於理由中交代適用最高法院第二次發回更審
20 以後之民、刑事上訴案件分案實施要點第 2 點、刑事訴
21 訟法第 17 條第 8 款等規定及釋字第 178 號解釋文之見
22 解，惟實質上已適用。聲請人認為本件原因案件最高法
23 院法官曾參與前次發回更審裁判之情形亦屬法官應自行
24 迴避之事由，最高法院第二次發回更審以後之民、刑事

1 上訴案件分案實施要點第 2 點不僅不符合法定法官原則
2 及公民與政治權利國際公約第 14 條第 1 項規範，並與憲
3 法第 16 條保障人民訴訟權、第 7 條保障人民平等權之意
4 旨相互違背，鈞院釋字第 178 號則有再為補充解釋之必
5 要，爰依司法院大法官審理案件法第 5 條第 1 項第 2 款
6 規定，聲請解釋憲法及補充解釋。是聲請人自得以最高
7 法院 100 年度台上字第 4177 號判決【參附件 1】為確定
8 終局判決，並就該判決實質適用之刑事訴訟法第 17 條第
9 8 款，最高法院第二次發回更審以後之民、刑事上訴案件
10 分案實施要點第 2 點，依司法院大法官審理案件法第 5
11 條第 1 項第 2 款及第 8 條第 1 項之規定，聲請憲法解
12 釋，並就 鈞院釋字第 178 號解釋文聲請予以補充解釋
13 【參附件 2】。

14 參、涉及之憲法條文

- 15 一、憲法第 7 條平等權、憲法第 16 條訴訟權之保障。
- 16 二、公民與政治權利國際公約第 14 條第 1 項前段：「一、人
17 人在法院或法庭之前，悉屬平等。任何人受刑事控告或
18 因其權利義務涉訟須予判定時，應有權受獨立無私之法
19 定管轄法庭公正公開審問。……。」所規定之公平法院
20 原則、第 6 條第 1 項「禁止恣意剝奪生命權」之國際人
21 權法義務。

22 肆、聲請解釋憲法之理由及聲請人對本案所持之立場與見解

- 23 一、迴避制度係憲法所保障人民訴訟權以及人身自由正當法
24 律程序之內涵：

- 1 (一) 按「人民有請願，訴願及訴訟之權。」憲法第 16 條就人
2 民訴訟權之保障定有明文。復按 鈞院第 178 號解釋理由
3 書：「按刑事訴訟法為確定國家具體刑罰權之程序法，
4 以發現實體真實，俾刑罰權得以正確行使為目的，為求
5 裁判之允當，因有特殊原因足致推事執行職務有難期公
6 平之虞時，特設迴避之規定。」。又按公民與政治權利
7 國際公約(下稱公政公約)第 14 條第 1 項前段：「一、人
8 人在法院或法庭之前，悉屬平等。任何人受刑事控告或
9 因其權利義務涉訟須予判定時，應有權受獨立無私之法
10 定管轄法庭公正公開審問。……。」明揭公平法院原
11 則。而刑事訴訟法第 17 條第 8 款規定推事曾參與前審之
12 裁判者應自行迴避之規定，乃因推事曾參與前審裁判復
13 又參與同案之裁判，難期法官能予公平審判，蘊含實踐
14 上開大法官解釋暨國際公約應保障被告受公平審判之訴
15 訟權之正當法律程序之誠命。
- 16 (二) 按憲法第 8 條揭櫫憲法上人身自由之正當法律程序， 鈞
17 院釋字第 639 號解釋理由書指出：「人身自由為重要之
18 基本人權，應受充分之保護，對人身自由之剝奪或限制
19 尤應遵循正當法律程序之意旨(本院釋字第三八四號、第
20 四三六號、第五六七號解釋參照)」，闡明 鈞院一貫立
21 場。此種正當法律程序之保障固非一絕對之標準，而應
22 隨基本權利之侵害類型而浮動。因此 鈞院釋字第 639 號
23 解釋理由書即謂「惟相關程序規範是否正當、合理，除
24 考量憲法有無特別規定及所涉基本權之種類外，尚須視

1 案件涉及之事物領域、侵害基本權之強度與範圍、所欲
2 追求之公共利益、有無替代程序及各項可能程序之成本
3 等因素，綜合判斷而為個案認定。」，於闡述原理後，
4 該號解釋隨即說明羈押規定之合憲前提在於已提供「係
5 由審理受羈押被告之合議庭以外之另一合議庭審理」之
6 救濟機會，方無違正當法律程序。此處提出所謂「另一
7 合議庭」之概念者，明白表示訴訟程序之救濟程序若由
8 曾參與先前裁判之法官執行職務，即無從合於正當法律
9 程序，可徵人身自由上正當法律程序之標準在於提供刑
10 事被告由未參與其案件先前裁判之法官審理之程序，以
11 維審級之利益及裁判之公平，而成為迴避制度之立論基
12 礎。

13 (三) 最高法院第二次發回更審以後之民、刑事上訴案件分案
14 實施要點第 2 點有違法定法官原則、釋字第 256 號解釋
15 及憲法第 7 條平等權、憲法第 16 條訴訟基本權及公民與
16 政治權利國際公約第 14 條第 1 項之規定：

- 17 1. 按針對刑事訴訟法第 17 條第 8 款有關「前審」之規定，
18 學說上向來有「審級說」與「拘束說」之爭議。「審級
19 說」指系爭規定重在保護當事人之審級利益，如在下級
20 審已就該案件參與審判之法官，於上級審仍容許其執行
21 職務，則審級制度即失其存在之意義。是以，所謂「前
22 審」，係指「下級審」而言。「拘束說」則重在維護裁
23 判之自縛性，依「拘束說」之見解，同一法官應受自身
24 意見之拘束，因此所謂前審，係指「前次審」而言。學

- 1 者並謂除純以法律觀點，檢討前次審判之缺失外，無論
2 為下級審或同級審，推事曾參與前審之裁判時，則應認
3 為符合刑事訴訟法第 17 條第 8 款，始得維持「公平之法
4 院」之審判【附件 15】。
- 5 2. 釋字第 665 號解釋對於法定法官原則亦已有明確之闡釋：
6 「世界主要法治國家中，德意志聯邦共和國基本法第一
7 百零一條第一項雖明文規定，非常法院不得設置；任何
8 人受法律所定法官審理之權利，不得剝奪—此即為學理
9 所稱之法定法官原則，其內容包括應以事先一般抽象之
10 規範明定案件分配，不得恣意操控由特定法官承辦，以
11 干預審判；惟該原則並不排除以命令或依法組成(含院長
12 及法官代表)之法官會議(Präsidium)訂定規範為案件分配
13 之規定(德國法院組織法第二十一條之五第一項參照)。…
14 法院案件之分配不容恣意操控，應為法治國家所依循之
15 憲法原則。我國憲法基於訴訟權保障及法官依法獨立審
16 判，亦有相同之意旨」。
- 17 3. 錢建榮法官亦曾撰文對於最高法院內部分案決議之合憲
18 性提出質疑：「法定法官原則要求的就是法院案件之分配
19 不容恣意操控，也就是隨機、盲目的分案方為原則，更
20 不得恣意操控由特定法官承辦。以最高法院撤銷(廢棄)發
21 回再上訴的案件而言，更有釋字第 178 及 256 號強調，
22 如無事實上的困難，原承辦法官應迴避，這不僅是審級
23 利益，更是維護公平法院的要求。」【附件 16】。

- 1 4. 錢建榮法官亦認為最高法院內部分案決議不從案件當事
2 人的角度，只從司法行政方便管考的角度出發。內容等
3 於牴觸隨機、盲目分案的法定法官原則，這樣的決議已
4 非一般抽象之規範，而是個別具體的指定法官，尤其重
5 大刑案一上訴之後，被告的命運就註定交給特定法官手
6 中，而由同一位法官繼續承辦更審上訴後的相同案件，
7 等於自己審理先前自己的裁判。
- 8 5. 我國刑事訴訟實務自 鈞院釋字第 178 號解釋以降，根據
9 釋字第 178 號解釋：「刑事訴訟法第 17 條第 8 款所稱推
10 事曾參與前審之裁判，係指同一推事，就同一案件，曾
11 參與下級審之裁判而言。」之見解，認為系爭規定所謂
12 「前審」限於下級審。如採此一見解，則最高法院之合
13 議庭只要未曾參與上訴案件之下級審，即無依刑事訴訟
14 法第 17 條第 8 款規定迴避之適用。惟，實務如是嚴格限
15 縮釋字第 178 號解釋的「射程」，是否符合該號解釋的
16 本旨（該號解釋固謂同一推事就同一案件曾參與下級審
17 之裁判，係本款規定所稱推事曾參與前審之裁判，但並
18 未說在同一推事就同一案件參與同級法院之前審裁判不
19 符該款規定）？從憲法第 16 條之訴訟權及第 8 條之正當
20 法律程序所蘊含之公平法院原則，均要求提供刑事被告
21 之救濟程序須由未參與其案件先前裁判之法官審理，以
22 維裁判之公平，並使救濟程序得以發揮實質救濟作用而
23 言，顯非無疑。

1 6. 鈞院釋字第 256 號解釋對於再審程序似改採「拘束說」
2 之見解，釋字第 256 號解釋理由書謂：「憲法第 16 條規
3 定人民有訴訟之權，旨在確保人民有依法定程序提起訴
4 訟及受公平審判之權益。現行民事訴訟法第 32 條第 7 款
5 關於法官應自行迴避之規定，即在當事人就法官曾參與
6 之裁判聲明不服時，使該法官於其救濟程序，不得再執
7 行職務，以保持法官客觀超然之立場，而維審級之利益
8 及裁判之公平。因此，法官曾參與該訴訟事件之前審裁
9 判或更審前之裁判者，固應自行迴避；對於確定終局判
10 決提起再審之訴者，其參與該確定終局裁判之法官，依
11 同一理由，於再審程序，亦應自行迴避。」。換言之，
12 依照釋字第 256 號解釋上開意旨，參與訴訟事件確定終
13 局裁判之法官之所以應於再審程序迴避，乃因其與參與
14 訴訟事件前審裁判或更審前裁判之法官一樣，都是參與
15 訴訟事件先前裁判之法官，難期能於相關救濟程序中保
16 持客觀超然，故為確保當事人得受公平法院審判，乃使
17 其迴避。準此，則最高法院之法官縱未曾參與上訴案件
18 之下級審裁判，惟，只要其曾參與最高法院先前之審
19 判，則依照 鈞院釋字第 256 號解釋，為保持法官客觀超
20 然之立場，以確保被告受公平審判之權利，即不得再執
21 行職務，亦應迴避。惟 鈞院釋字第 178 號解釋與第 256
22 號解釋之關係為何，釋字第 256 號解釋是否適用刑事案
23 件，均有再予釐清【附件 17】，而有再為補充解釋之必
24 要。

1 7. 或有謂釋字第 256 號解釋僅適用於民事案件，刑事案件
2 無適用餘地之見解。惟查，依前揭釋字第 256 號解釋理
3 由書之意旨，迴避規則源自於憲法第 16 條訴訟基本權。
4 訴訟權之目的在於保障人民受公平審判之權利，由訴訟
5 權所衍伸出之「公平審判權」要得以實現，必先有「公
6 平法院」之形成作為前提。而公平法院最基本的要素即
7 在法院必須由客觀無偏見之審判者組成。此一由憲法位
8 階之訴訟基本權所推導之原則，不應區別民事案件或刑
9 事案件而有所不同。

10 (四) 實則，法官自行迴避的規範目的在於公平審判，而刑事
11 訴訟法第 17 條第 8 款「前審」的解釋應該如同其他各
12 款，以能否維持公平審判為依歸【附件18】。最高法院
13 100 年度台上字第 4177 號刑事判決實質適用刑事訴訟法
14 第 17 條第 8 款，最高法院第二次發回更審以後之民、刑
15 事上訴案件分案實施要點第 2 點，釋字第 178 號解釋之
16 結果，使刑事被告就同一案件數次上訴於最高法院之情
17 形（本件聲請之原因案件於判決確定前即 12 次上訴至最
18 高法院），不僅可能先後受到同一合議庭審理，而且曾
19 參與同一案件於該院先前裁判之法官，亦得參與同一案
20 件之後於該院之審判，此效果不僅顯然限縮刑事訴訟法
21 關於迴避之規定，更導致刑事被告無法信賴法院能夠公
22 平審判(詳後述)。鑒於刑事訴訟程序可能剝奪人民人身自
23 由甚或是生命權(例如本案)，是最高法院第二次發回更審
24 以後之民、刑事上訴案件分案實施要點第 2 點，釋字 178

1 號解釋文，對憲法第 16 條訴訟權、第 8 條人身自由正當
2 法律程序，以及憲法保障人民生命權應有之嚴謹訴訟程
3 序造成限制。

4 二、公平審判制度的核心在於賦予刑事被告足資信賴之程 5 序：

6 (一) 正當法律程序之意義復在於賦予刑事被告公平審判之保
7 障，已如前述，參諸釋字第 654 號解釋理由書：「憲法
8 第十六條規定人民有訴訟權，旨在確保人民有受公平審
9 判之權利，依正當法律程序之要求，刑事被告應享有充
10 分之防禦權，包括選任信賴之辯護人，俾受公平審判之
11 保障。」，特別羅列應賦予刑事被告選任令其信賴辯護
12 人之機會，在於凸顯正當法律程序之目的在於提供刑事
13 被告之信賴。則法院審判程序，須得使被告信賴其得受
14 公平公正之審判，乃屬當然。

15 (二) 刑事訴訟法第 17 條第 8 款，最高法院第二次發回更審以
16 後之民、刑事上訴案件分案實施要點第 2 點，釋字 178
17 號解釋文意旨之適用將造成同一審級之同一合議庭繼續
18 參與同一案件之審理，此際，倘若是次審判之合議庭，
19 曾經於以往程序中，無論是下級審甚或前次判決，表達
20 對被告之不利心證，且此點又為該刑事訴訟被告所知，
21 則將如何期待被告信賴是次訴訟程序？而此種信賴感之
22 剝奪將肇致公平審判保障之基礎為之掏空，使憲法保障
23 人民訴訟權之意旨流於具文，終將產生人民不信賴司法
24 之惡果。

1 三、參考憲法第 16 條訴訟權所保障之「公平法院」之規範，
2 第三審法官曾參與前次發回更審裁判，再行參與者，是
3 否不在刑事訴訟法第 17 條第 8 款之「前審」範圍，而不
4 屬應自行迴避之列，自應以一個「合理第三人」之角度
5 觀察，法院能否維持「公正之外觀」為判斷標準：

6 (一) 憲法第 16 條保障公平法院之內涵在於程序正義：

7 1. 「公平法院」究竟有何內涵？聲請人主張，「公平法院」之
8 內涵在「程序正義」(procedural justice)的實踐。現代民
9 主法治國家莫不以增進人民對司法之信賴作為施政重要
10 方針，而「程序正義」的實踐則被認為是增進人民對司
11 法信賴感之重要手段。美國關於程序正義之實證研究即
12 發現，不論個案之勝敗，若司法程序重視「程序正
13 義」，二造對於司法之信賴感均會大幅提升；反之，若
14 司法體系不重視「程序正義」，則即令勝訴之一方仍可
15 能對司法體系產生質疑，因為人民清楚地知道勝訴的結
16 果只是因為自己一時的幸運。¹

17 2. 學者指出，「程序正義」隱藏在一些過去比較不為人們所
18 重視的細節之中。例如：當事人對於程序進行有多少主
19 導的權利？法官有付出哪些努力維持自身的公正性？法
20 官問案是否耐心懇切？法官是否關心當事人的權利？法
21 官對於當事人律師權的關切程度如何？法官是否言出必
22 行？是否毫無偏見？²是以，所謂的「程序正義」，一言

¹ See TOM R. TYLER, WHY PEOPLE OBEY THE LAW (2006).

² *Id.*

1 以蔽之，應是指「裁判者是否竭盡所能地維持自身的公
2 平性與中立性？」

3 3. 蓋「程序正義」與「實質正義」不同，實質正義的目的在
4 於追求正確之結論，正當的程序雖有可能增進結論的正
5 確性，但程序正義的目的毋寧更重視程序本身之獨立價
6 值，同時也更重視程序本身帶給人民的觀感。「程序正
7 義」強調人民對司法的信賴並不應該是「預設立場」，
8 司法必須積極地從人民的觀點斟酌程序的各種細節，以
9 爭取人民對於司法之信賴。

10 (二) 程序正義要求審判者應維持法院最基本的公正外觀：

11 1. 憲法第 16 條訴訟基本權之目的既然在保障人民受公平審
12 判之權利，則「公平」之定義自然不應脫離一般人民之
13 合理想像。鈞院釋字第 178 號解釋亦是本此意旨，而於
14 理由書強調：「因推事已在下級審法院參與裁判，在上級
15 審法院再行參與同一案件之裁判，『當事人難免疑其具
16 有成見』，而影響審級之利益。」。

17 2. 事實上，刑事訴訟法第 17 條其他各款也都表彰了此一概
18 念，蓋系爭條文第 1 至 7 款為立法者所預設可能使法官
19 無法公正行使職權的風險因素。符合第 1 至 7 款任何一
20 款的情形並不代表法官就「絕對」會有偏見，然法律卻
21 將這種情況「視為」法官無法正常行使職權，而要求法
22 官自行迴避。換言之，憲法與刑事訴訟法所關切者，並
23 非法官本人是否確實形成偏見，而是法官是否「有可
24 能」形成偏見。是以，其重點在於法院能否取信於人

1 民，而維持公平法院原則要求下的公正外觀。又因刑事
2 訴訟法第 17 條無法一一列舉出所有可能影響法官公正性
3 之因素，故於第 18 條第 2 款設定一概括規定，只要「足
4 認其執行職務有偏頗之虞者」，皆得聲請法官迴避。此
5 款規定更加彰顯刑事訴訟法之迴避規則真正之精神在於
6 確保審判者維持其「公正的外觀」。

7 (三) 「公正外觀」應自合理第三人角度檢視：

- 8 1. 參諸外國立法例，亦皆認為迴避之度之設計應以確保審
9 判者「公正的外觀」為中心。以美國為例，美國聯邦法
10 典(United States Code) 28 USC § 455(a)規定，美國聯邦法
11 官在任何程序中之公正性可受到合理質疑時，皆應自行
12 迴避。³美國聯邦法官行為準則(Code of Conduct for
13 United States Judges)Canon 3(C)(1)(e)中更明定，所謂「可
14 受到合理質疑」包括但不限於法官曾在系爭案件中擔任
15 法官，或曾經就系爭案件表達過意見。⁴
- 16 2. 英國上議院(House of Lords)於西元 2002 年通過新「測試
17 標準([2002] 2 A.C. 357, at 494.)」，依該標準，法官是否
18 應自我迴避應從一個公平且受充分告知的觀察者角度，
19 經過考量事實後，認為該法庭確實有可能具有偏見。⁵而
20 澳洲最高法院(the High Court of Australia)在 Johnson v.
21 Johnson 一案中表示，法官的自我迴避應以一個虛構的合
22 理第三人角度來判斷，該合理第三人不應是法律專業人

³ United States Code, 28 USC § 455(a). 【附件 19】

⁴ Code of Conduct for United States Judges, Canon 3(C)(1)(e). 【附件 20】

⁵ R. Matthew Pearson, Duck Duck Recuse? Foreign Common Law Guidance & Improving Recusal of Supreme Court Justices, 62 Wash. & Lee L. Rev. 1799, 1819 (2005). (citing Porter v. Magill, [2002] 2 A.C. 357, 494 (H.L.)).(附件 21)】

1 士，但是仍應對相關的法律有所了解，該第三人不應過
2 度懈怠，也不應過度敏感，並且了解法律的顧慮、法律
3 對法官的限制以及法官專業上的壓力。⁶加拿大法院則認
4 為，合理可分為兩個層次：判斷者本身合理以及判斷過
5 程的合理。所謂判斷者本身合理係指判斷者必須了解到
6 所有的司法決定都有相當程度的主觀成分，主事者的生
7 活經驗必然會影響決策。⁷所謂的合理有地域性的概念，
8 他必須是一個社群的成員，並且了解這個社群的歷史與
9 思想。⁸至於所謂判斷過程的合理則是指判斷者必須對爭
10 議的事實有充分的了解。⁹南非憲法法院則是指摘：「關
11 鍵在於一個合理、客觀、受告知的人是否認為法官在本
12 案中無法公正行使職權。」¹⁰由以上外國法例之判斷可
13 知，法官在個案中是否存有「偏見」之風險而應迴避，
14 若自「公平法院」，也就是「程序正義」的實踐進行論
15 述，此判準有兩項要素，第一，觀察的角度不應流於司
16 法院本位，而應從「合理第三人」角度檢視之；第二，
17 不以法官確實受到前審之成見影響為必要，只要風險存
18 在即為足夠。故刑事訴訟法第 17 條第 8 款之「前審」也
19 應該以相同標準進行詮釋，重點不在「審級說」或「拘
20 束說」之異同，也不是法官本身是否有可能不受前審影
21 響，更非法律人對於程序之強行割裂，法官應否迴避之

⁶ *Id.* at 1823. (citing *Johnson v. Johnson*, (2000) 201 C.L.R. 488, 508-09.)

⁷ *Id.* at 1816-17. (citing *Comm. for Justice & Liberty*, [1978] 1 S.C.R. at 395 (de Grandpre, J., dissenting))

⁸ *Id.* at 1817. (citing *R.D.S.*, [1997] 3 S.C.R. at 507-08 (L'Heureux-Dube & McLachlin, JJ., concurring))

⁹ *Id.* at 1817. (citing *Comm. for Justice & Liberty*, [1978] 1 S.C.R. at 394 (de Grandpre, J., dissenting))

¹⁰ *Id.* at 1826. (citing *SARFU*, 1999 (7) BCLR 725 (CC), 1999 SACLR LEXIS 18, at 78-79.)

1 判斷基準應該是一般人能否合理期待法院在系爭案件的法律或事實判斷上依然維持「公正之外觀」。

3 四、自「合理第三人」之角度檢視，已參與先前裁判之法官，於案件之救濟程序或更審程序再次參與審理，必然具有不可避免的「偏見」風險，應已不符合公正法院之外觀：

7 (一) 「隧道視野」造成審判者的「偏見」：

8 1. 關於前審法官再次參與審判所可能造成之偏見風險，近年來美國冤獄成因的相關研究指出，造成冤獄的其中一個重要要素在於法律專業者的「隧道視野」(tunnel vision)。所謂的隧道視野現象指的是，一旦作出事實認定後，人們會傾向忽略所有嗣後出現、與自己已為之事實認定相矛盾之證據，以維持自己所作成決定之一致性，這種心理情狀雖然是潛意識且無惡意的，卻往往造成誤判的發生¹¹。

16 2. 隧道視野就是心理學上之「確認偏誤」(confirmation bias)這種認知錯誤的行為表現。確認偏誤會使得人們在求證的過程中，過度看重符合自己認定結果的證據，而忽略其他可能被用來推翻原本認定結果的資訊。例如，在一個經典實驗中，研究人員在受試者面前擺上四張卡片，這四張卡片上面分別寫著 A、B、2、3。實驗人員告訴受試者一項假設：卡片一面若是英文字母的「母音」，其

¹¹ See Keith A. Findley & Michael S. Scott, *The Multiple Dimensions of Tunnel Vision in Criminal Cases*, 2006 Wis. L. Rev. 291, 292 (2006). 【附件 22】；吳俊龍，刑事司法實踐者共同的願景與挑戰—論錯誤定罪之救濟與預防，司法週刊，第 1582 期，頁 2 (2012)。【附件 23】

1 另一面必然搭配數字的「偶數」。接著，實驗人員詢問
2 受試者，若要驗證這樣的假設，他會先翻開哪一張卡
3 片？實驗結果發現，大多數受試者都選擇翻開上面寫著
4 A 或 2 的卡片，卻沒有選擇翻開可能提供最多資訊的 3：
5 因為如果寫有 3 的卡片另一面上寫著母音，即可推翻前
6 述「母音必搭配偶數」的假設；相對的，翻開寫著 A 或
7 2 的卡片，並無法獲得該給定假設以外之資訊，只是用以
8 證明該假設內容成立。這個實驗結果顯示，大多人在認
9 知心理學上，傾向尋求可以支持假設的證據，而相較之
10 下忽略可以推翻假設的證據。¹²

11 3. 在另一個實驗中，實驗人員發給所有受試者一系列問
12 題，用以探知一個人的人格特質。一半的受試者的任務
13 是探求該人是否為「外向」，另一半受試者則需要探求
14 該人是否「內向」。研究結果發現，受試者多選擇能用
15 以「正面證明」其所給定假設結果的題目，例如在前者
16 的情況中，受試者的問題類似於：「在派對中，你會做
17 什麼事情炒熱派對氣氛？」而後者的題目則例如：「為何
18 一個許多人的團體會讓你感到不自在？」¹³這項實驗再次
19 說明，人們在探求證據時，傾向選擇「符合假設結果」
20 而非「推翻假設結果」的證據(例如前者並不會以「團體
21 如何讓你感覺不自在」的問題，而導致可能產生「此人
22 並非外向」與原假設相衝突的結果)。

¹² *Id.* at 310.

¹³ *Id.* at 311.

- 1 4. 確認偏誤不只會影響資訊的接收、擷取，還可能影響到
2 資訊價值的輕重。許多心理學研究顯示，人們在已有既
3 定印象的情況下，無法合理判斷證據的價值。也就是
4 說，我們會傾向過度看重與自身成見相符的資訊，而過
5 度貶低與自身成見相矛盾的資訊。¹⁴
- 6 5. 「確認偏見」說明了法院判決中，同一審判者重複審判
7 所潛在的偏頗性。當審判者先前已做出不利於某方的判
8 決，嗣後又碰到該方請求重新審理的另一案件，審判者
9 在已經形成心證，或說已經有「認定結果」的情況下，
10 難以不受此「確認偏見」所左右，而於後審判中，僅接
11 納支持其原認定結果的證據(新舊證據皆同)，而忽略可能
12 推翻其原先認定結果的證據，這也是為何同一審判者難
13 以真正「公平公正」為二次審判的原因。
- 14 6. 需要強調的是，受隧道視野影響之原因不在於審判者為
15 「壞人」，而乃是因為其與吾等同樣均是「人」，因而
16 有其侷限性與無期待可能性，受過專業訓練之法官亦不
17 例外，此乃人在進行決策時所不可避免的問題。為實踐
18 憲法對於人民訴訟權之保障，法律程序之制定應儘量降
19 低司法決策過程中所可能產生之類似風險，而刑事訴訟
20 法中的迴避規定正可作為降低產生隧道視野風險的有效
21 方法。
- 22 (二) 曾參與先前裁判之法官，於救濟程序或更審程序再次
23 參與審判，已不符合人民對於公平法院之期待：

¹⁴ *Id.* at 313.

- 1 1. 美國聯邦第三巡迴上訴法院在 *Clemmons v. Wolfe* 中即曾
2 明確表態，主張曾參與前審的法官應在特別救濟程序中
3 迴避。在該案中，被告針對確定判決向聯邦地方法院提
4 起救濟(habeas corpus)，而該聯邦法院的法官曾於任職州
5 法院時就同一案件為裁判，第三巡迴上訴法院認為，此
6 時該法官應該自行迴避。美國聯邦巡迴上訴法院在該案
7 中認為，「在法官可能已受到汙染的情況下，若法官不
8 為迴避，將會造成公眾對於司法之信心無法彌補的傷
9 害。」¹⁵。該判決並強調，儘管該名曾參與前審裁判的
10 法官是位有良知而勤奮的審判者，在程序的進行中也未
11 懷有任何的惡意，惟法官在該救濟程序是否確實顯露出
12 偏頗並非迴避的要件，因為「正義只有經由正義的外觀
13 才能彰顯」¹⁶，「該名法官未自行迴避的不作為已使得司
14 法程序的進行有了『不適當的外觀』而使得公眾對於司
15 法程序的信心有被侵蝕之虞」。¹⁷
- 16 2. 美國北卡羅萊納州於西元 2007 年通過之「北卡無罪調查
17 委員會程序法(The North Carolina Innocence Inquiry Rules
18 and Procedures)」中更明訂，決定是否開啟再審程序之委
19 員對於系爭案件若曾有任何的涉入¹⁸，即必須自行迴避；
20 開啟再審程序後，負責審理之三名法官中亦不可包含曾
21 經實質涉入系爭案件的審判者¹⁹。顯見，為保障人民訴訟

¹⁵ *Clemmons v. Wolfe*, 377 F.3d 322, 325. 【附件 24】

¹⁶ *Clemmons*, 377 F.3d at 328.

¹⁷ *Clemmons*, 377 F.3d at 328.

¹⁸ The North Carolina Innocence Inquiry Rules and Procedures, art. 6(C). 【附件 25】

¹⁹ The North Carolina Innocence Inquiry Rules and Procedures, art. 7(A).

1 權，曾參與審理之法官自應避免再參與該案件審理，以
2 確保「公平法院」之外觀。

3 (三) 本件聲請之原因案件歷次最高法院法官有多名曾參與該
4 院先前發回更審之裁判，有遭成見或偏見污染之高度風
5 險，竟再行參與本案裁判，已違第 16 條與政治權利國際
6 公約第 14 條第 1 項對於人民訴訟基本權之保障。

7 五、不予迴避制度之目的正當性檢驗：

8 (一) 目的不明：

9 人民受憲法保障之基本權利雖非不得限制，但須具有正
10 當目的、手段與目的間須合乎比例原則，始符合憲法第
11 23 條之意旨。法官曾參與「前次審」者，與曾參與「下級審
12 」裁判者相同，皆可能存在先入為主之偏見，影響判決之
13 公正性。釋字 178 號解釋文將聲請迴避範圍限縮於參與「
14 下級審」裁判之法官，其作不同規範之目的為何？實難明
15 瞭。目的不明，罔論其目的之正當性，違反憲法第 23 條
16 之意旨。

17 (二) 避免法官員額不足之事由非屬正當理由：

18 或有認為，此限制之目的在於避免法院之法官多遭迴
19 避、員額不足以組成審判庭之窘境【附件 26】。然而，
20 此目的並非正當。

21 1. 此窘境可歸責於國家，不應由刑事被告承擔不利益：

22 姑不論此窘境於我國之現實上是否果真會發生。此窘境
23 只可能發生於第三審法院屢屢發回更審之情形，而此情
24 形必為第二審法院於認事用法有重大瑕疵，可歸責於國

1 家，此不利益不應由刑事被告來承受。是故，避免法官
2 員額不足之目的並非正當。

3 **2. 非重大急迫之目的：**

4 刑事審判結果事涉人身自由與人格權，皆為人民核心之
5 基本權利，故刑事審判之訴訟權保障密度應格外提高，
6 應採取最嚴格的違憲審查密度。從而，限制訴訟權之目
7 的不能僅為達成一般的政府利益，而須為追求重大急迫
8 之公眾利益。避免法官員額不足僅係為司法行政方便考
9 量，雖能節省司法資源，惟此僅為一般的經濟利益，尚
10 非重大急迫之公共利益。是故，此目的並不正當。

11 **3. 目的縱使於過去正當，於今日也已不正當：**

12 況按釋字第 178 號解釋理由書已明揭：「至曾參與經第
13 三審撤銷發回更審前裁判之推事，在第三審復就同一案
14 件參與裁判，以往雖不認為具有該款迴避原因，但為貫
15 徹推事迴避制度之目的，如無事實上困難，該案件仍應
16 改分其他推事辦理。」意旨，為貫徹推事迴避制度之目
17 的，必須懷抱一個基本原則，就是只要該第三審法官曾
18 經審理過系爭案件，即應改分同院其他推事辦理，以免
19 當事人懷疑法官具有成見。所謂「如無事實上困難」之
20 例外，或係因本號解釋作成當時囿於國家財政困難、司
21 法資源不足等因素，致下級審裁判品質不佳，最高法院
22 乃不得不頻頻一再撤銷下級審裁判發回更審，進而致同
23 一案件疊次更審而頻繁上訴最高法院之情形數見不鮮，
24 令最高法院欲力行迴避而有其「事實上之困難」。惟，

1 今非昔比，國家之財政狀況及給予司法之資源均遠非本
2 號解釋作成當時所能類比，兼以最高法院近 10 年來之上
3 訴駁回率已逾 9 成，案件反覆更審之情況已屬鮮見，因
4 全院絕大多數法官均須迴避而無法組成合議庭之疑慮，
5 事實上幾已不存在，則本號解釋為迴避原則所開例外於
6 作成當時縱有幾分正當性（這是退萬步而言，聲請人認
7 為公平法院是訴訟權的核心，無可退讓），於今亦已不
8 存。

9 4. 違反比例原則

10 (1)適合性

11 將「前審」限縮解釋為「下級審」雖可能有助於避免法官員
12 額不足之窘境發生，堪可達成上開目的，惟上開避免法
13 官員額不足之目的，顯不具備正當性，縱使適合目的達
14 成，亦具有違憲疑慮。

15 (2)必要性

16 特別法官之指派等制度皆能達成目的，又不侵害被告之
17 訴訟權。將「前審」限縮解釋為「下級審」，並非於達成目
18 的之前提下最小侵害人民訴訟權之手段，不符比例原則
19 中之必要性原則。

20 (3)衡平性

21 迴避制度影響審判之公平性，於刑事審判中牽涉人身自
22 由與人格權等核心基本權利。另一方面，釋字第 178 號
23 解釋文將「前審」限縮解釋為「下級審」，相較認定構成
24 應予迴避事由，而改以「特別法官之指派」等制度解決

1 爭議，二者比較而言，至多僅能達成方便司法行政之一
2 般政府利益，卻犧牲人民訴訟權核心基本權利為代價，
3 換取司法行政之一般政府利益，損益顯然失衡，不符比
4 例原則中之衡平性原則。

5 六、公政公約第 14 條所揭櫫之公平審判權及聯合國人權事務
6 委員會之一般性意見具有國際法及國內法之拘束力，而
7 「公平法院」正是落實公平審判權的充分必要條件：

8 (一) 立法院於 98 年 3 月 31 日制定「公民與政治權利國際公
9 約及經濟社會文化權利國際公約施行法」(以下簡稱兩公
10 約施行法)，並於同年 12 月 10 日施行。兩公約施行法第
11 2 條規定：「兩公約所揭示保障人權之規定，具有國內法
12 之效力。」第 3 條規定：「適用兩公約規定，應參照其
13 立法意旨及兩公約人權事務委員會之解釋。」第 4 條規
14 定：「各級政府機關行使其職權，應符合兩公約有關人
15 權保障之規定，避免侵害人權，保護人民不受他人侵
16 害，並應積極促進各項人權之實現。」其中所稱「各級
17 政府機關」應該包括法院。是以，公政公約揭櫫之公平
18 審判權及聯合國人權事務委員會對此之一般性意見，均
19 具有國際法及國內法的拘束力。

20 (二) 公政公約第 14 條第 1 項規定：「人人在法院或法庭之
21 前，悉屬平等。任何人受刑事控告或因其權利義務涉訟
22 須予判定時，應有權受獨立無私之法定管轄法庭公正公
23 開審問。」規範被告應受無偏頗之法院審理，係為「公
24 平法院」之規範依據，再根據聯合國人權事務委員會第

1 32 號一般性意見【附件 27】第 19 點指出：「第 14 條第
2 1 項關於獨立無私之法定管轄法庭的規定是一項絕對的權
3 利，不得有任何例外。」第 21 點再指出：「無私的規定
4 涉及兩方面。第一，法官作判決不得受其個人傾向或偏
5 見之影響，不可對其審判的案件存有成見，也不得為當
6 事一方的利益而損及另一當事方。第二，法院由合情理
7 的人來看也必須是無私的。例如：根據國內法規，本應
8 被取消的法官若參加審理，而使審判深受影響，通常不
9 能被視為無私的審判。」²⁰

10 (三) 1985 年 11 月 29 日聯合國大會決議之《關於司法機關獨
11 立的基本準則》²¹，其中第 2 點明文：司法機關應不偏不
12 倚，以事實為根據並依法律規定來裁決其所受理的案
13 件，而不應有任何約束，也不應為任何直接間接不當影
14 響、慫恿、壓力、威脅、或干涉所左右，不論其來自何
15 方或出於何種理由。2006 年 7 月 27 日聯合國經濟及社
16 會理事會第 41 次全體會議通過《加強司法行為基本原
17 則》²²，鼓勵締約國採納《班加羅司法行為原則》（The
18 Bangalore Principles of Judicial Conduct），來制定司法機
19 關成員職業和道德行為的規則，以之對前述《關於司法
20 機關獨立的基本準則》予以進一步發展及補充。根據
21 《班加羅司法行為原則》準則 2《公正無私》一項，即舉

²⁰ 所謂「無私 (impartial)」，即「無偏頗」。

²¹ 1985 年 8 月 26 日至 9 月 6 日在米蘭舉行的第 7 屆聯合國預防犯罪和罪犯待遇大會，通過此一基本準則，經同年 11 月 29 日聯合國大會第 40/32 號決議及同年 12 月 13 日第 40/146 號決議核可。【附件 28】

²² 決議原文參照聯合國網站，http://www.unodc.org/pdf/corruption/corruption_judicial_res_c.pdf。【附件 29】。

1 其原則為「在正當執行司法職務時，公正無私極之重
2 要，該項準則不僅適用於判決本身，亦適用於達致有關
3 判決之司法程序。」於此項原則下，對法官作出以下要
4 求：

5 2.1 法官執行司法職務時，不得偏私，亦不可存有偏見或成
6 見。

7 2.2 法官應確保其法庭內外的行為能維持及增進公眾、法律
8 專業及訴訟人對法官及司法機關公正無私的信心。

9 2.3 在合理範圍內，法官之行為應盡量避免讓法官得退出案
10 件聆訊或判案的情況發生。

11 2.4 在法官負責審理或將會負責審理之法律程序中，如他明
12 知評語在他合理預期中將會影響判決結果或損害法律程
13 序的公正性，法官不得作出有關評語。在公開或其他場
14 合，法官亦不得作出對任何人的公平審訊或論據造成影
15 響之評語。

16 2.5 倘若法官不能作出公正無私的判決，或根據合理的旁觀
17 者的看法，法官將不能作出公正無私的判決時，該法官
18 需自行退出審理有關法律程序。有關法律程序包括(但
19 不限於)以下情況：

20 (a)法官對程序的任何一方有具體偏見或成見，或法官本
21 人知悉與程序有關之受爭議證據事實；

22 (b)法官曾任爭論事項的律師或關鍵證人；或

23 (c)法官或法官家人對爭論事項的結果具有經濟利益；

1 惟若沒有其他審判庭可以接辦案件，或由於情況
2 緊急，如不接辦案件將會發生嚴重司法不公情況，法
3 官將毋須退出審理案件。

4 (四) 參照公政公約第 14 條所揭櫫之公平審判權及聯合國人權
5 事務委員會之一般性意見，由無偏頗之公平法院進行審
6 理應係公政公約第 14 條第 1 項之核心規範，如再參照上
7 述《班加羅司法行為原則》2.5 之內容可知，曾參與前審
8 並為判決之法官，已有先前之定見，而與一般未曾參與
9 案件而可維持客觀中立無偏頗進行審理之法官有間，依
10 據合理旁觀者之角度，已難期待該法官無所偏頗地進行
11 審判，為保司法公信，本應自行迴避。由上開規範、意
12 見內容可見，釋字第 178 號解釋文已不符合公政公約與
13 聯合國人權事務委員會對於公平法院之要求，而侵害人
14 民受公政公約公平審判權之保障。

15 伍、結論

16 綜上所述，前次參與第三審審判之法官參與同一案件第
17 二次上訴第三審，從客觀理性第三人角度觀察，應可
18 認為存在高度的偏見風險，而就該前次審法官能否為公
19 平之裁判產生懷疑。刑事訴訟法作為國家行使刑罰權之
20 基本，自應對於此一人性之盲點、以及在此盲點下所產
21 生之程序及實質不正義有所認識及防免。本件確定終局
22 判決實質援用最高法院第二次發回更審以後之民、刑事
23 上訴案件分案實施要點第 2 點已嚴重侵蝕公平法院之外
24 觀，有違憲法第 7 條平等權，憲法第 16 條與公政公約第

1 14 條第 1 項對於人民訴訟基本權之保障，以及違反公政
2 公約第 6 條第 1 項「禁止恣意剝奪生命權」之國家義
3 務。而本件確定終局判決所實質援用之刑事訴訟法第 17
4 條第 8 款規定所謂參與「前審」之裁判應包含最高法院
5 法官曾參與前次發回更審裁判之情形，鈞院釋字第 178
6 號解釋亦有補充之必要。另與本案聲請人高度相同，即
7 主張釋字第 178 號解釋意旨已不符合公政公約與聯合國
8 人權事務委員會對於公平法院之要求，應予補充解釋之
9 陳錫欽為強制性交殺人案件、鄭性澤為殺人等案件，業
10 經鈞院排入待審案件一覽表(附件 30)，益證本件確實有
11 聲請解釋暨補充解釋案之必要。

12 陸、爰提呈釋憲聲請書如上，謹請鈞院鑒核。

13

14 此致

15 司法院 公鑒

16

17 **【附件名稱及件數】**

18 委任狀。

19 附件 1：最高法院 100 年度台上字第 4177 號刑事判決乙則。

20 附件 2：釋字第 178 號解釋文乙則。

21 附件 3：最高法院 81 年度台上字第 1703 號刑事判決。

22 附件 4：最高法院 82 年度台上字第 3968 號刑事判決。

23 附件 5：最高法院 83 年度台上字第 6433 號刑事判決。

24 附件 6：最高法院 85 年度台上字第 1361 號刑事判決。

- 1 附件 7：最高法院 86 年度台上字第 5757 號刑事判決。
- 2 附件 8：最高法院 87 年度台上字第 3115 號刑事判決。
- 3 附件 9：最高法院 91 年度台上字第 717 號刑事判決。
- 4 附件 10：最高法院 93 年度台上字第 59 號刑事判決。
- 5 附件 11：最高法院 94 年度台上字第 4243 號刑事判決。
- 6 附件 12：最高法院 95 年度台上字第 3718 號刑事判決。
- 7 附件 13：最高法院 98 年度台上字第 4496 號刑事判決。
- 8 附件 14：最高法院 100 年度台上字第 4177 號刑事判決。
- 9 附件 15：黃東熊教授、吳景芳教授著刑事訴訟法論(上)第 54
10 頁至第 60 頁影本乙份。
- 11 附件 16：錢建榮法官著違反法定法官原則的更二連身條款文
12 章乙則。
- 13 附件 17：林榮耀教授、蔡佩芬教授著刑事訴訟法逐條釋論第
14 93、94 頁影本乙份。
- 15 附件 18：林鈺雄教授著刑事訴訟法上冊總論編第 92 頁至第 96
16 頁影本各乙份。
- 17 附件 19：United States Code, 28 USC § 455(a).
- 18 附件 20：Code of Conduct for United States Judges.
- 19 附件 21：R. Matthew Pearson, Duck Duck Recuse? Foreign
20 Common Law Guidance & Improving Recusal of
21 Supreme Court Justices, 62 Wash. & Lee L. Rev. 1799
22 (2005).

- 1 附件 22：Keith A. Findley & Michael S. Scott, The Multiple
2 Dimensions of Tunnel Vision in Criminal Cases, 2006
3 WIS. L. REV. 291 (2006).
- 4 附件 23：吳俊龍，刑事司法實踐者共同的願景與挑戰-論錯誤
5 定罪之救濟與預防，司法週刊，第 1582 期 (2012)。
- 6 附件 24：Clemmons v. Wolfe, 377 F.3d 322.
- 7 附件 25：The North Carolina Innocence Inquiry Rules and
8 Procedures.
- 9 附件 26：翁玉榮教授著最新實用刑事訴訟法(上)第 127 頁至第
10 131 頁影本乙份。
- 11 附件 27：聯合國人權事務委員會第 32 號意見書影本乙份。
- 12 附件 28：1985 年聯合國大會決議《關於司法機關獨立的基本
13 準則》影本乙份。
- 14 附件 29：2006 年 7 月 27 日聯合國經濟及社會理事會第 41 次
15 全體會議決議及《班加羅司法行為原則》影本乙
16 份。
- 17 附件 30：司法院大法官待審案件一覽表網頁乙份。

18
19 中 華 民 國 1 0 7 年 8 月 1 日

20 聲 請 人：邱和順

21
22 代 理 人：尤伯祥律師

23
24 鄭凱鴻律師