臺灣高等法院民事判決

115年度勞上字第86號

上訴人即附
帶被上訴人　有量科技股份有限公司

法定代理人　Chatrapon Sripratum

訴訟代理人　楊閔翔律師
　　黃姵菁律師
被上訴人即
附帶上訴人　李惠芳

訴訟代理人　張農謙

上列當事人間請求給付資遣費等事件，上訴人對於中華民國114年12月30日臺灣桃園地方法院114年度勞訴字第121號第一審判決提起上訴，被上訴人提起附帶上訴，本院於115年9月1日言詞辯論終結，判決如下：

主　　文

一、原判決關於命上訴人給付被上訴人逾新臺幣貳拾柒萬參仟陸佰陸拾壹元本息部分，及該部分假執行之宣告，暨除確定部分外訴訟費用之裁判均廢棄。

二、上開廢棄部分，被上訴人在第一審之訴駁回。

三、上訴人其餘上訴及被上訴人之附帶上訴均駁回。

四、第一（除確定部分外）、二審訴訟費用，關於上訴部分，由上訴人負擔百分之八十一，餘由被上訴人負擔；關於附帶上訴部分，由被上訴人負擔。

事實及理由

壹、程序方面：

原審判命上訴人應給付被上訴人新臺幣（下同）33萬7,387元本息，上訴人就其敗訴部分，提起上訴，並上訴聲明：㈠原判決不利於上訴人部分廢棄。㈡上開廢棄部分，被上訴人

在第一審之訴駁回（見本院卷27頁），於本院審理時，減縮其上訴聲明為：㈠原判決關於命上訴人給付逾8萬5,000元本息部分廢棄。㈡上開廢棄部分，被上訴人在第一審之訴駁回（見本院卷第227頁），核屬減縮上訴聲明，自應予准許。

貳、實體方面：

一、被上訴人主張：伊自民國93年10月21日起任職於上訴人，擔任品保部門經理，約定正常工時為每日上午8時至下午5時，離職前1個月薪資為6萬9,000元。嗣伊於114年3月間，查詢個人勞工退休金（下稱勞退金）提繳情形時，始發現上訴人於伊任職期間未提繳足額勞退金共計15萬0,723元，伊遂於114年4月1日寄發存證信函予上訴人，表示依勞動基準法（下稱勞基法）第14條第1項第6款規定終止兩造間勞動契約（下稱系爭勞動契約），上訴人於翌（2）日寄發存證信函予伊，表示伊終止系爭勞動契約不合法，並於114年4月9日再寄發存證信函予伊，以伊於114年4月2日、7日、8日未出勤，連續曠工3日，依勞基法第12條第1項第6款規定終止系爭勞動契約，伊遂向桃園市政府申請勞資調解，惟上訴人僅願意給付新制退休金差額。爰依勞基法第19條、第55條第1項第1款、第3項，勞工退休金條例（下稱勞退條例）第31條第1項，就業保險法第11條第3項、第25條第3項、第4項等規定，提起本件訴訟，請求上訴人給付資遣費41萬4,000元、舊制勞退金13萬8,000元、新制勞退金差額損害16萬7,157元、雇提收益差額損害13萬1,495元，並開立非自願離職證明書等。並聲明：㈠上訴人應給付被上訴人85萬0,652元，及自起訴狀繕本送達翌日起至清償日止，按週年利率5%計算之利息。㈡上訴人應開立載有被上訴人姓名、出生年月日、身分證字號、職務內容、到職日期為93年10月21日、離職日期為114年4月2日，併註記離職原因為「勞基法第14條第1項第6款」事由之非自願離職證明書（下稱系爭非自願離職證明）予被上訴人。

二、上訴人則以：被上訴人自93年10月21日起任職於伊，並於94

年6月23日擇定自94年7月1日起適用勞退金新制。又勞動部勞工保險局（下稱勞保局）於105年8月主動比對伊所屬勞工104年財稅薪資資料，認伊所屬勞工投保及提繳偏低，遂於該月逕行調高勞工月投保薪資，並按調高後之金額計收勞保、就業保險費及勞退金，伊已依勞保局檢查結果補繳納新制勞退金6萬3,726元，且即自該月起，依被上訴人實際薪資投保勞健保，及提繳勞退金。另伊於109年10月至110年4月間，外派被上訴人至泰國工作，協助建廠工程，被上訴人外派期間，兩造簽署「2020-2021年泰國建廠6個月薪資、出差津貼及加班費示例」合約（下稱系爭外派合約）約定，被上訴人出差津貼每月3萬2,500元，此非經常性給與，故不應列入工資計算勞健保之投保金額。縱認出差津貼應列入工資，被上訴人自薪資單已可知悉伊未將出差津貼列入工資並投保勞健保，惟被上訴人遲至114年4月1日始主張上訴人未將出差津貼列入工資計算而有高薪低報情形，已逾勞基法第14條第1項第6款之30日除斥期間，被上訴人終止系爭勞動契約不合法。另伊要求被上訴人恢復上班，然被上訴人未返回工作崗位，伊依勞基法第12條第1項第6款規定終止勞動契約等語，資為抗辯。

三、原審判命上訴人應給付被上訴人33萬7,387元（即判准舊制勞退金13萬8,000元、新制勞退金差額損害11萬4,387元、雇提收益差額損害8萬5,000元）本息，另駁回被上訴人其餘之訴。上訴人就其敗訴部分，提起上訴，並減縮上訴聲明：㈠原判決關於命上訴人給付逾8萬5,000元本息部分廢棄。㈡上開廢棄部分，被上訴人在第一審之訴駁回。被上訴人之答辯聲明：上訴駁回。被上訴人另就其敗訴部分，提起附帶上訴，其附帶上訴聲明：㈠原判決關於駁回被上訴人下列第2、3項之訴部分廢棄。㈡上訴人應再給付被上訴人51萬3,265元，及自起訴狀繕本送達翌日起至清償日止，按週年利率5%計算之利息。㈢上訴人應開立系爭非自願離職證明予被上訴人。上訴人對附帶上訴之答辯聲明：㈠附帶上訴駁回。㈡如

受不利判決，願供擔保請准宣告免為假執行。

四、兩造不爭執事項（見本院卷第124頁至第125頁、第131頁至第132頁、第201頁）：

㈠被上訴人自93年10月21日起受僱於上訴人，擔任品保部門經理，負責上訴人產品品質管理、確保材料或零件符合特定品質標準相關作業及主管指示交辦事項等工作，離職前最近1個月工資為6萬9,000元。

㈡被上訴人於114年4月1日寄發系爭364號存證信函予上訴人，主張其於114年3月查詢勞退專戶發現有短提撥勞退金，依勞基法第14條第1項規定終止系爭勞動契約。

㈢上訴人於114年4月2日以系爭68號存證信函，表示其並未違反勞基法第14條第1項規定，請被上訴人收受該信函後立即恢復上班，以免違反勞基法第12條第1項第6款規定，被上訴人於114年4月7日收受。

㈣上訴人於114年4月9日以系爭337號存證信函，認被上訴人連續曠職3日（即114年4月2日、7日、8日），依勞基法第12條第1項第6款規定，終止系爭勞動契約。

㈤被上訴人於114年4月7日向桃園市政府申請勞資爭議調解，經桃園市政府於114年4月29日、114年5月20日召開調解會議，因兩造無共識而調解不成立。

㈥上訴人於94年7月1日起以月提繳工資3萬8,200元為被上訴人提繳勞退金至其勞退專戶，94年11月16日停繳，嗣於94年11月28日以月提繳工資2萬2,800元為被上訴人提繳勞退金，並分別於下列時段調整月提繳工資：97年9月1日：3萬6,300元、98年10月1日：4萬2,000元、99年2月1日：4萬3,900元、102年6月1日：5萬5,400元、104年7月1日：5萬7,800元、105年8月1日：6萬0,800元、110年2月1日：6萬6,800元、111年8月1日：6萬9,800元、114年4月9日以6萬9,800元停繳。

㈦被上訴人曾於114年4月9日向勞保局申請退休金，經勞保局於114年4月16日核發119萬1,644元、114年7月28日核發120萬1,276元、補發9,632元。

㈧上訴人已於115年1月5日依勞保局指示繳納勞退金43萬6,041元，其中6萬3,726元為被上訴人之新制勞退金，被上訴人同意自本件請求之新制勞退金差額中扣除。

五、本件爭點為：

㈠被上訴人外派泰國期間之出差津貼3萬2,500元，是否應計入工資之一部而據以計算月提繳工資？

㈡被上訴人請求上訴人給付舊制勞退金13萬8,000元，有無理由？

㈢被上訴人請求上訴人賠償新制勞退金差額損害16萬7,157元，有無理由？

㈣被上訴人請求上訴人賠償雇提收益差額損害13萬1,495元，為有理由？

㈤被上訴人終止系爭勞動契約是否合法？

㈥被上訴人請求上訴人給付資遣費41萬4,000元，及開立系爭非自願離職證明，有無理由？

六、得心證之理由：

㈠被上訴人外派泰國期間之出差津貼3萬2,500元，是否應計入工資之一部而據以計算月提繳工資？

1.按工資，乃勞工因工作而獲得之報酬，勞基法第2條第3款前段定有明文。是工資應視是否屬勞工因提供勞務而由雇主獲致之對價而定，亦即工資須具備「勞務對價性」要件，而於無法單以勞務對價性明確判斷是否為工資時，則輔以「經常性給與」與否作為補充性之判斷標準。倘雇主為改善勞工生活而給付非經常性給與；或為其單方之目的，給付具有勉勵、恩惠性質之給與，即非為勞工之工作給付之對價，與勞動契約上之經常性給與有別，應不得列入工資範圍之內。而雇主所發給之海外津貼，顧名思義，係派駐國外工作之額外津貼，就當時派駐海外之員工而言，固屬勞工願赴海外地區服勞務之對價，然就雇主與勞工互動之整體而言，勞工派駐海外未必為經常性，極有可能依工作目標、性質而選派或輪調，而各國之勞動條件，幣值、生活水準大多不同，且薪資係

折成當地幣值在國外工區發放，有匯率變動問題，極難有統一之標準，是以加計之海外津貼，性質上與差旅津貼相似，並非經常性給與。且勞基法施行細則第10條第9款規定，亦將差旅費、差旅津貼排除於勞基法第2條第3款所稱之經常性給與範圍以外（最高法院106年度台上字第2679號民事判決意旨參照）。

2.查，依上訴人所提出為被上訴人不爭執之「2020-2021年泰國建廠6個月薪資、出差津貼及加班費計算示例」（見原審卷第269頁至第270頁、第401頁至第402頁），載明被上訴人薪資計算方式略以：「台灣月薪：NTD65,000.出差津貼：NTD32,500（台灣月薪*0.5倍）」等文句可知，前揭「2020-2021年泰國建廠6個月薪資、出差津貼及加班費計算示例」已明確將有勞務對價性之「台灣月薪」以及無勞務對價性之「出差津貼」分項論列，亦即有關出差津貼之支給，是依被上訴人在臺薪資倍數計算，並非以被上訴人之任職單位、上班日數、出勤日數、生產數量等工作時間、工作條件或工作成果因素而定，即與勞工所屬職務及勞務提供之數量、程度、工作內容無涉，自非屬對勞工工作貢獻度、工作品質之評價，而不具勞務對價性甚明。其性質應類似於生活補助，即與派駐地點之生活水準、幣值、匯率等相關，目的係為使派駐人員至海外工作，仍可維持與在臺工作相同之生活水準而須額外支出之生活費用，顯與派駐人員提供之勞務無涉。是以，出差津貼之核發，係基於短期性支援，不具經常性，且係與被上訴人勞務給付無關之事項，性質上非屬被上訴人提供勞務之對價，自應排除於勞基法第2條第1項第3款工資範圍之外，被上訴人主張：出差津貼具有實質勞務對價性，應屬勞基法所稱之工資云云，尚難憑採。

㈡被上訴人請求上訴人給付舊制退休金13萬8,000元，有無理由？

1.次按依勞基法第12條或第15條規定終止勞動契約者，或定期勞動契約期滿離職者，勞工不得向雇主請求加發預告期間工

資、資遣費，為勞基法第18條所明定，退休金並未包括在內，故雇主依勞基法第12條第1項第4款規定終止勞動契約時，勞工仍得向雇主請求給付退休金。又依退休金之經濟性格觀之，工資本質上係勞工提供勞動力之價值，退休金之性質為「延期後付」之工資，為勞工當然享有之既得權利，於勞工退休時支付，且不因勞工事後離職而消滅。退休金本質上係以勞工全部服務期間為計算標準所發給之後付工資，雇主自不得以懲戒解僱為由，剝奪勞工請求退休金之權利。勞工一旦符合法定退休要件，即已取得自請退休並請求給付退休金之權利，此為其既得權利，不因雇主終止勞動契約而喪失，否則雇主即得藉故解僱已符合退休條件之勞工，規避給付退休金之義務，殊非勞動基準法之立法本旨（最高法院92年度台上字第2152號民事判決意旨參照）。又勞工僅須符合勞基法第53條規定之自請退休之要件之一，即得自請退休，並未規定勞工行使自請退休之權利，須以勞動契約關係仍存在為前提要件，而同法第58條亦僅規定勞工請領退休金之權利，自其退休之次月起，因5年間不行使而消滅。故符合自請退休要件之勞工，雖遭雇主依勞基法第12條規定解僱，仍得於退休金請求權時效內向雇主請求依法發給退休金，其申請退休與懲戒解僱之目的相同（僱傭關係消滅）但乃屬二事，勞工有勞基法第12條各款規定所定之情形時，法律既規定雇主可行使懲戒性質之解僱，如再認為雇主的懲戒解僱權，足以消滅勞工之自請退休權利，對於勞工之懲罰，顯然過重，亦與勞工退休金制度之目的，旨在保障勞工晚年之生活相違背。再者，雇主如先為終止勞動契約，即達成勞僱關係已然消滅之情，而勞工請求給付退休金之權利，既為既得權利，勞工自不因勞動契約在自請退休前已消滅而受影響。是上訴人抗辯：伊係依勞基法第12條第1項第6款終止系爭勞動契約，被上訴人請求伊給付舊制退休金，並無理由云云，尚屬無據。

2.再按「勞工退休金之給與標準如下：一、按其工作年資，每

滿1年給與2個基數。但超過15年之工作年資，每滿1年給與1個基數，最高總數以45個基數為限。未滿半年者以半年計；滿半年者以1年計。二、依第54條第1項第2款規定，強制退休之勞工，其身心障礙係因執行職務所致者，依前款規定加給20％」、「前項第1款退休金基數之標準，係指核准退休時1個月平均工資」、「第1項所定退休金，雇主應於勞工退休之日起30日內給付，如無法1次發給時，得報經主管機關核定後，分期給付。本法施行前，事業單位原定退休標準優於本法者，從其規定。」勞基法第55條第1項、第2項、第3項分別定有明文。查被上訴人於93年10月21日起任職上訴人，並於94年6月23日擇定自94年7月1日起適用勞退金新制乙節，為上訴人所自承（見原審卷第194頁），並有兩造不爭執之勞退金制度選擇意願徵詢表影本1份在卷可憑（見原審卷第203頁、第402頁），堪信屬實。另被上訴人依勞基法第14條第1項第6款規定終止系爭勞動契約並不合法，上訴人於114年4月9日依勞基法第12條第1項第6款規定終止系爭勞動契約則屬合法〔詳如下㈤所述〕。且被上訴人業於114年4月9日向勞保局申請退休金，經勞保局於114年4月16日核發119萬1,644元，復於114年7月28日核發120萬1,276元並補發9,632元，足證被上訴人業已自請退休。則被上訴人自93年10月21日起至94年6月30日之舊制年資合計為8月又10日，依上開規定，年資滿半年者以1年計算，年資1年給予2個基數，合計為2個基數。又被上訴人結清舊制年資退休金之平均工資應以6萬9,000元計算，此亦為上訴人所不爭執（見原審卷第279頁）。依此計算，上訴人應給付被上訴人結清舊制年資退休金為13萬8,000元（計算式：69,000×2＝138,000）。是被上訴人此部分請求，為有理由。

㈢被上訴人請求上訴人賠償新制勞退金差額損害16萬7,157元，有無理由？

按雇主應為適用勞退條例之勞工，按月提繳退休金，儲存於勞保局設立之勞工退休金個人專戶；雇主應為第7條第1項規

定之勞工負擔提繳之退休金，不得低於勞工每月工資6%；勞退條例第6條第1項、第14條第1項分別定有明文。又該專戶內之本金及累積收益屬勞工所有，僅於未符合同條例第24條第1項所定請領退休金規定之前，不得領取。是雇主未依該條例之規定，按月提繳或足額提繳勞工退休金者，將減損勞工退休金專戶之本金及累積收益，勞工之財產受有損害，自得依該條例第31條第1項規定請求損害賠償。前開勞退條例規定，應屬民法第71條所謂之強制規定，勞雇雙方不得以特約加以排除，縱有此約定，亦為無效。經查：

1.上訴人自承尚有短少提撥被上訴人之勞退金（見原審卷第333頁），並經勞保局逕予更正、調整，有勞保局114年9月9日保退二字第11460145740號函在卷可考（見原審卷第367頁至第370頁），而被上訴人陳稱其勞退金個人專戶業已結清 ，上訴人並未表示爭執（見原審卷第398頁），是被上訴人請求上訴人賠償應補提繳之勞退金，應屬有據。

2.被上訴人主張104年10月至105年7月外派大陸地區，及109年8月至110年4月外派泰國之工資，均應加計出差津貼以核算應提繳勞退金金額云云（見原審卷第23頁至第24頁、第307頁、第400頁）。惟出差津貼（按薪資明細項目記載為「出差費」）並非工資乙節，業經本院認定如前，則被上訴人104年10月至105年7月之工資每月均為6萬元（見原審卷第209頁至第214頁），依104年7月1日施行之勞退金月提繳工資分級表屬於第8組第41級（見原審卷第147頁），月提繳工資為6萬0,800元，應提繳勞退金各為3,648元（計算式：60,800×6%＝3,648），合計3萬6,480元（計算式：3,648×10＝36,480）；109年8月至110年4月之工資依序為6萬5,000元、6萬5,000元、6萬5,000元、8萬5,965元（含免稅加班費）、8萬0,450元（含免稅加班費）、7萬1,500元（含免稅加班費）、9萬1,000元（含免稅加班費）、7萬1,500元（含免稅加班費）、6萬5,000元（見原審卷第240頁至第244頁），依109年1月1日、110年1月1日生效之勞退金月提繳工資分級表（

見原審卷第155頁、第157頁），月提繳工資分別為：6萬6,800元、6萬6,800元、6萬6,800元、8萬7,600元、8萬3,900元、7萬2,800元、9萬2,100元、7萬2,800元、6萬6,800元，應提繳勞退金則分別為：4,008元（計算式：66,800×6%＝4,008）、4,008元（計算式：66,800×6%＝4,008）、4,008元（計算式：66,800×6%＝4,008）、5,256元（計算式：87,600×6%＝5,265）、5,034元（計算式：83,900×6%＝5,034）、4,368元（計算式：72,800×6%＝4,368）、5,526元（計算式：92,100×6%＝5,526）、4,368元（計算式：72,800×6%＝4,368）、4,008元（計算式：66,800×6%＝4,008），合計4萬0,584元（計算式：4,008＋4,008＋4,008＋5,256＋5,034＋4,368＋5,526＋4,368＋4,008＝40,584）。則被上訴人於104年10月至105年7月，及109年8月至110年4月外派期間，上訴人應為被上訴人提繳勞退金金額共為7萬7,064元（計算式：36,480＋40,584＝77,064），而前揭期間上訴人為被上訴人提繳勞退金金額合計6萬8,592元（計算式：34,680＋33,912＝68,592，見原審卷第97頁、第100頁），尚應補提繳8,472元（計算式：77,064－68,592＝8,492）；另加計被上訴人請求如附表一所示94年7月至104年9月之差額10萬5,915元（見原審卷第21頁至第23頁），併扣除上訴人已於115年1月5日依勞保局指示為被上訴人提繳新制勞退金6萬3,726元，被上訴人同意自本件請求之新制勞退金差額中扣除〔見前開四、兩造不爭執事項之㈧〕，是被上訴人請求上訴人賠償新制勞退金損失5萬0,661元（計算式：8,472＋105,915－63,726＝50,661）為有理由，逾此範圍之請求，則為無理由。

3.至被上訴人雖主張104年1月至114年4月期間，依勞保局查覈並逕予更正調整後之月提繳工資，重新整理上訴人短少提撥勞退金共計6萬3,726元云云（見原審卷第377頁、第387頁至第388頁），惟此係勞保局將出差津貼認定為工資之一部所為之計算，與本院前揭認定不同，本院自不受勞保局查覈並

逕予更正調整後所為計算之拘束，併予敘明。

㈣被上訴人請求上訴人賠償雇提收益差額損害13萬1,495元，為有理由？

1.按勞工退休金專戶內之本金及累積收益屬勞工所有，僅於未符合勞退條例第24條第1項所定請領退休金規定之前，不得領取。是雇主未依勞退條例之規定，按月提繳或足額提繳勞工退休金者，將減損勞退金專戶之本金及累積收益，勞工自得依勞退條例第31條第1項規定，請求賠償損害。

2.次按勞工退休基金以每年12月31日為盈虧分配基準日，並應於每年盈虧分配基準日後3個月內，由勞保局辦理盈虧分配。前項盈虧分配，依本基金當年度損益乘以個別勞工退休金專戶當年度每日結餘金額累計數後，除以本基金當年度每日結餘金額累計數所得金額分配。前項金額，以元為單位，角以下四捨五入。基金運用局應於每年盈虧分配基準日後2個月內，通知勞保局本基金當年度損益；勞退條例退休基金管理運用及盈虧分配辦法第8條定有明文。是雇提收益的計算上涉及「本基金當年度損益」、「個別勞工退休金專戶當年度每日結餘金額累計數」、「本基金當年度每日結餘金額累計數」等數值，且個別勞退專戶每日結餘金額累計數及全體勞工勞退專戶每日結餘金額累計數，實不單單是最後的累計餘額，也涉及到提繳的期間，即文字上所指將「每日結餘金額」及「累計」所得之數。經查，上訴人短少提撥被上訴人之勞退金，已如前述，顯然減損被上訴人之勞退金專戶累積收益，惟該部分損害數額難以證明，本院依民事訴訟法第222條第2項規定審酌一切情況，依所得心證定被上訴人此部分損害之數額。

3.被上訴人主張此部分損害應以當年度被上訴人應提繳金額加計其前1年度勞退專戶應餘金額後，再乘以基金收益數與基金運用餘額之比例為計算標準，本院依此標準計算被上訴人此部分損害應為10萬0,636元〔本院依被上訴人計算式計算雇提收益每年應有金額總額55萬1,402元（計算式詳如附表

二所示）－雇提收益累計金額45萬0,766元〕。上訴人則抗辯被上訴人此部分損害應以補提繳前雇提收益總和除以補提繳前退休金總和，再乘以應有之提撥退休金總額扣除補提繳前雇提收益，本院依此標準計算被上訴人此部分損害應為7萬2,214元〔計算式：（450,766÷714,009）×（714,009＋114,387）－450,766＝72,214，小數點以下四捨五入〕。綜上，本院審酌被上訴人之計算方式，固然較接近勞退條例退休基金管理運用及盈虧分配辦法第8條規定，有關「依本基金當年度損益乘以個別勞工退休金專戶當年度每日結餘金額累計數後，除以本基金當年度每日結餘金額累計數所得金額分配」之文義，惟依上訴人所提計算內容，亦非不得以該時間雇提收益與原提撥金額之比值乘補足後之應提撥金額，比例計算而有所據，考量兩造之計算式僅能推算出概數之結果，本院認被上訴人請求上訴人賠償8萬5,000元為有理由，逾此範圍，則屬無據。

㈤被上訴人終止系爭勞動契約是否合法？

按雇主有違反勞動契約或勞工法令，致有損害勞工權益之虞者，勞工得不經預告終止契約；勞基法第14條第1項第6款定有明文。又勞工依勞基法第14條第1項第6款規定終止勞動契約，應自知悉其情形之日起或得於知悉損害結果之日起30日內為之，同條第2項亦有明文。查，觀諸被上訴人提出之104年11月、105年4月員工薪資條下方有「勞退公司提繳」欄位（見原審卷第285頁、第287頁），記載上訴人當月為被上訴人提繳勞退金之金額，則被上訴人於每月收受上訴人所交付之員工薪資條後，即可知悉上訴人當月為其提繳勞退金之金額是否符合勞工法律規定。再參以被上訴人亦陳稱：111年1月起之勞退金部分，一直到伊離職都沒有短少提撥等語（見原審卷第399頁），可證被上訴人至遲於111年1月間，業已知悉上訴人未足額提繳勞退金之損害結果，則被上訴人遲至114年4月1日始致函上訴人以短提繳勞退金為由，依勞基法第14條第1項第6款規定終止系爭勞動契約〔見前開四、兩造

不爭執事項㈡，原審卷第281頁〕，顯逾勞基法第14條第2項所規定之30日除斥期間。是被上訴人前開所為終止系爭勞動契約，並不生合法終止之效力。

㈥被上訴人請求上訴人給付資遣費41萬4,000元，及開立系爭非自願離職證明書，有無理由？

經查，被上訴人於114年4月1日始致函上訴人終止系爭勞動契約既不合法，則上訴人於114年4月9日致函被上訴人，以被上訴人連續曠職3日為由，依勞基法第12條第1項第6款規定終止系爭勞動契約，即屬合法。是被上訴人依勞退條例第12條第1項、勞基法第19條、就業保險法第11條第3項規定，請求上訴人給付資遣費41萬4,000元，及開立系爭非自願離職證明，即屬無據。

七、綜上所述，被上訴人依勞基法第55條第1項第1款、第3項、勞退條例第31條第1項等規定，請求上訴人給付被上訴人27萬3,661元（計算式：138,000＋50,661＋85,000＝273,661），及自起訴狀繕本送達之翌日即114年9月10日（繕本於114年9月9日送達上訴人-見原審卷第183頁之送達證書）起至清償日止，按週年利率5%計算之利息部分，為有理由，應予准許；逾此部分之請求，為無理由，不應准許。從而，原審就超過上開應准許部分，為上訴人敗訴之判決，並就該部分依職權諭知假執行，及上訴人供擔保免為假執行，尚有未洽，上訴意旨指摘原判決此部分不當，求予廢棄改判，為有理由，爰由本院廢棄改判如主文第2項所示。至於上開應准許部分，原審為上訴人敗訴之判決，並就此部分依勞動事件法第44條第1項、第2項規定，依職權宣告得為假執行，及上訴人供擔保免為假執行，核無不合。上訴人仍執陳詞，指摘原判決此部分不當，求予廢棄改判，為無理由，應駁回其上訴。又原審駁回被上訴人請求51萬3,265元本息，及開立系爭非自願離職證明部分，核無違誤。被上訴人就此部分提起附帶上訴，指摘原判決此部分不當，求予廢棄改判，為無理由，應駁回其附帶上訴。

八、本件事證已臻明確，兩造其餘之攻擊或防禦方法及所用之證據，經本院斟酌後，認為均不足以影響本判決之結果，爰不逐一論列，附此敘明。

九、據上論結，本件上訴人之上訴為一部有理由、一部無理由，被上訴人之附帶上訴為無理由，依民事訴訟法第450條、第449條第1項、第78條、第79條，判決如主文。

中　　華　　民　　國　　115　　年　　10　　月　　27　　日

勞動法庭

審判長法　官　邱　琦

法　官　邱靜琪

法　官　高明德

正本係照原本作成。

上訴人不得上訴。

被上訴人如不服本判決，應於收受送達後20日內向本院提出上訴書狀，其未表明上訴理由者，應於提出上訴後20日內向本院補提理由書狀（均須按他造當事人之人數附繕本），上訴時應提出委任律師或具有律師資格之人之委任狀；委任有律師資格者，另應附具律師資格證書及釋明委任人與受任人有民事訴訟法第466條之1第1項但書或第2項所定關係之釋明文書影本。如委任律師提起上訴者，應一併繳納上訴審裁判費。

中　　華　　民　　國　　115　　年　　10　　月　　27　　日

書記官　郭彥琪

附表一：被上訴人主張94年7月至104年9月上訴人應提繳勞退金之差額

編號	序號	資料時段	上訴人提繳金額(B)	上訴人提繳工資	應投保級距	被上訴人主張應提繳工資	被上訴人主張應提繳金額(A)	被上訴人主張提繳差額(A-B)
27	1	09407	2292	38200	43901~45800	45800	2748	456
29	2	09408	2292	38200	43901~45800	45800	2748	456
31	3	09409	2292	38200	43901~45800	45800	2748	456
41	4	09410	2292	38200	43901~45800	45800	2748	456

48	5	09411	1359	22650	43901~45800	45800	2748	1389
49								
54	6	09412	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
59								
60	8	09501	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
61								
72	9	09502	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
77								
78	10	09503	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
79								
85	11	09504	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
86								
92	12	09505	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
93								
103	13	09506	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
104								
110	14	09507	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
111								
124	15	09508	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
125								
133	16	09509	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
135								
141	17	09510	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
142								
148	18	09511	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
150								
155	19	09512	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
157								
161	21	09601	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
163								
170	22	09602	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
172								
179	23	09603	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
182								
185	24	09604	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
186								
191	25	09605	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524

194								
199	26	09606	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
200								
204	27	09607	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
209								
213	28	09608	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
218								
222	29	09609	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
226								
229	30	09610	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
231								
236	31	09611	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
238								
242	32	09612	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
243								
250	34	09701	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
252								
259	35	09702	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
261								
264	36	09703	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
269								
276	37	09704	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
279								
282	38	09705	1368	22800	45801~48200	48200	2892	1524
285								
291	39	09706	1368	22800	50601~53000	53000	3180	1812
292								
299	40	09707	1368	22800	50601~53000	53000	3180	1812
301								
307	41	09708	1368	22800	50601~53000	53000	3180	1812
309								
316	42	09709	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
317								
321	43	09710	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
326								
329	44	09711	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
333								

336	45	09712	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
337								
343	47	09801	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
345								
346								
352	48	09802	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
353								
357	49	09803	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
361								
364	50	09804	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
368								
371	51	09805	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
372								
378	52	09806	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
379								
385	53	09807	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
386								
393	54	09808	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
395								
400	55	09809	2178	36300	50601~53000	53000	3180	1002
401								
405	56	09810	2520	42000	50601~53000	53000	3180	660
407								
413	57	09811	2520	42000	50601~53000	53000	3180	660
415								
420	58	09812	2520	42000	50601~53000	53000	3180	660
421								
427	60	09901	2520	42000	50601~53000	53000	3180	660
431								
435	61	09902	2634	43900	50601~53000	53000	3180	546
436								
441	62	09903	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
444								
445								
448	63	09904	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
452	64	09905	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
457	65	09906	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690

462								
466	66	09907	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
471	67	09908	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
477	68	09909	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
482								
484	69	09910	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
492	70	09911	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
497	71	09912	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
499								
501	73	10001	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
512	74	10002	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
519	75	10003	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
524								
526	76	10004	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
531	77	10005	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
538	78	10006	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
542								
544	79	10007	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
549	80	10008	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
556	81	10009	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
561								
563	82	10010	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
567	83	10011	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
572	84	10012	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
576								
577	86	10101	2634	43900	53001~55400	55400	3324	690
578								
581	87	10102	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
586	88	10103	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
592	89	10104	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
598	90	10105	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
604	91	10106	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
608	92	10107	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
614	93	10108	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
620	94	10109	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
625	95	10110	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
629	96	10111	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834

（續上頁）

635	97	10112	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
641	99	10201	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
648	100	10202	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
655	101	10203	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
658	102	10204	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
663	103	10205	2634	43900	55401~57800	57800	3468	834
668	104	10206	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
673	105	10207	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
676	106	10208	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
679	107	10209	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
682	108	10210	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
686	109	10211	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
690	110	10212	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
695	112	10301	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
701	113	10302	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
709	114	10303	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
712	115	10304	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
725	116	10305	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
738	117	10306	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
741	118	10307	3324	55400	55401~57800	57800	3468	144
752	119	10308	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
760	120	10309	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
764	121	10310	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
768	122	10311	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
776	123	10312	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
782	125	10401	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
789	126	10402	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
809	127	10403	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
814	128	10404	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
820	129	10405	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
836	130	10406	3324	55400	57801~60800	60800	3648	324
839	131	10407	3468	57800	57801~60800	60800	3648	180
851	132	10408	3468	57800	57801~60800	60800	3648	180
855	133	10409	3468	57800	57801~60800	60800	3648	180
小計								105915

附表二：雇提收益損失計算式（新臺幣：元）

年度	基金收益數(原審卷129頁)	基金運用餘額(原審卷129頁)	每年度雇提金額(B-A-前一年度B)	雇提收益累計金額(依勞保局資料所載，原審卷91至103頁，A)	被上訴人勞退專戶結餘金額(依勞保局資料所載，原審卷91至103頁，B)	被上訴人主張上訴人應提繳金額	被上訴人主張雇提收益每年應有金額	被上訴人計算其每年度勞退專戶應餘金額	本院認定上訴人應補提繳金額	本院認定上訴人應提繳金額	本院依被上訴人計算式計算雇提收益每年應有金額	本院計算被上訴人每年度勞退專戶應餘金額
94	60,203,663	28,213,609,808	11,895	16	11,911	16,632	35	16,667	4,737	16,632	35	16,667
95	1,235,817,006	127,768,299,335	16,416	268	28,595	34,704	497	51,868	18,288	34,704	497	51,868
96	755,515,381	234,680,505,271	16,416	140	45,151	34,704	279	86,851	18,288	34,704	279	86,851
97	-17,663,319,361	340,315,655,469	19,656	-3,068	61,739	36,720	-6,414	117,157	17,064	36,720	-6,414	117,157
98	48,112,567,359	472,413,672,548	27,162	8,707	97,608	38,160	15,818	171,135	10,998	38,160	15,818	171,135
99	8,203,512,235	597,374,432,109	31,494	1,566	130,668	39,600	2,894	213,629	8,106	39,600	2,894	213,629
100	-26,401,058,305	742,798,131,149	31,608	-5,400	156,876	39,888	-9,011	244,506	8,280	39,888	-9,011	244,506
101	40,634,829,079	884,124,826,043	31,608	8,450	196,934	41,472	13,144	299,122	9,864	41,472	13,144	299,122
102	55,659,922,376	1,078,776,307,251	36,438	11,652	245,024	41,616	17,581	358,319	5,178	41,616	17,581	358,319
103	75,399,973,008	1,310,203,361,008	39,888	16,219	301,131	42,516	23,067	423,902	2,628	42,516	23,067	423,902
104	-1,308,526,576	1,521,272,125,359	40,752	-335	341,548	44,712	-403	468,211	3,024	43,776	-402	467,276
105	51,540,825,275	1,698,179,649,707	42,516	11,501	395,565	73,716	16,448	558,375	1,260	43,776	15,511	526,563
106	140,696,839,913	1,898,358,168,516	43,776	31,838	471,179	50,232	45,107	653,714	0	43,776	42,271	612,610
107	-42,384,324,212	2,195,771,274,632	43,776	-9,824	505,131	43,776	-13,463	684,027	0	43,776	-12,670	643,716
108	267,007,170,930	2,444,847,328,684	43,776	60,860	609,767	44,856	79,603	808,486	0	43,776	75,083	762,575
109	178,177,267,811	2,722,454,077,603	43,776	40,917	694,460	44,496	55,825	908,807	4,074	47,850	53,040	863,465
110	283,684,601,724	3,145,791,345,996	47,736	64,103	806,299	68,046	88,092	1,064,945	2,598	50,334	82,406	996,205
111	-228,026,006,814	3,594,680,235,193	48,996	-51,560	803,735	48,996	-70,662	1,043,279	0	48,996	-66,302	978,899
112	478,563,267,321	3,954,402,742,282	50,256	108,022	962,013	50,256	132,340	1,225,875	0	50,256	124,549	1,153,704
113	698,974,067,718	4,658,257,466,909	46,068	156,694	1,164,775	50,256	191,484	1,467,615	0	46,068	180,026	1,379,798
總額			714,009	450,766		885,354	582,261		114,387	828,396	551,402	