

# 行政院國家科學委員會專題研究計畫 成果報告

## 聯合國「國家及其財產管轄豁免條約」之研究 研究成果報告(精簡版)

計畫類別：個別型  
計畫編號：NSC 95-2414-H-004-003-  
執行期間：95年08月01日至96年07月31日  
執行單位：國立政治大學外交學系

計畫主持人：陳純一

計畫參與人員：此計畫無參與人員：無

處理方式：本計畫可公開查詢

中華民國 96 年 11 月 06 日

# 行政院國家科學委員會補助專題研究計畫成果報告

## 聯合國「國家及其財產管轄豁免條約」之研究

計畫類別： 個別型計畫  整合型計畫

計畫編號：NSC95-2414-H-004-003-

執行期間：95年8月1日至96年7月31日

計畫主持人：陳純一

共同主持人：

計畫參與人員：

成果報告類型(依經費核定清單規定繳交)： 精簡報告  完整報告

本成果報告包括以下應繳交之附件：

赴國外出差或研習心得報告一份

赴大陸地區出差或研習心得報告一份

出席國際學術會議心得報告及發表之論文各一份

國際合作研究計畫國外研究報告書一份

處理方式：除產學合作研究計畫、提升產業技術及人才培育研究計畫、列管計畫及下列情形者外，得立即公開查詢

涉及專利或其他智慧財產權， 一年  二年後可公開查詢

執行單位：國立政治大學

中華民國 96 年 10 月 30 日

## 目 錄

中文關鍵字與摘要	II
英文關鍵字與摘要	III
報告內容	
前言	1
研究目的	1
文獻探討	1
研究方法	2
結果與討論	2
參考文獻	3
計畫成果自評	5

## 中文關鍵字與摘要

### 關鍵字：

國家豁免、主權豁免、聯合國、聯合國「國家及其財產管轄豁免條約」、限制豁免理論、商業交易、僱傭契約、侵權行為、知識產權、國營企業、仲裁、執行豁免、送達、缺席判決、中央銀行、國家財產、國際法委員會、國際法學會

### 摘要：

本研究主要在闡明分析聯合國「國家及其財產管轄豁免條約」的內容與未來展望。前言之後，全文首先說明公約的立法背景與歷史沿革，公約涵蓋的範圍與主體。其次則是分析公約的主要內容，尤其是著重在八種國家不得援引管轄豁免的情況，它們分別是：(一) 國家與外國自然人或法人從事商業交易；(二) 有關僱傭契約的訴訟；(三) 涉及人身傷害和財產損害的訴訟；(四) 爭議涉及國家財產的所有權、占有和使用；(五) 與知識產權和工業產權有關的爭端；(六) 與國家參加公司或其他類似組織有關的訴訟；(七) 與國家擁有或經營船舶有關的訴訟；(八) 仲裁協定效力有關的爭端。其中，商業活動、侵權行為、放棄豁免所牽連的問題最重要也最複雜，故花較多的篇幅討論。第三部分則是介紹公約對於執行豁免的規範，以及關於送達與缺席判決的規定，和特定種類的國家財產，如中央銀行存款和軍事用途財產的地位，最後則是做結論並提出我國應有的因應之道。

## 英文關鍵字與摘要

### **Key Words:**

United Nations, UN Convention on Jurisdictional Immunity of States and Their Property, State Immunity, Restrictive Theory, Sovereign Immunity, Commercial Activities, Contracts of Employment; Torts; State Property; Intellectual Property, State-owned Enterprise, Arbitration, Measure of Constraint, Service of Process, Default Judgment, International Law Commission, Enforcement, State Entities

### **Abstract:**

This project is to analyze the new UN Convention on Jurisdictional immunity of States and Their Property, with emphasize on claims arising from: commercial transactions; contracts of employment; personal injury and damage to property; ownership, possession, and use of property; intellectual and industrial property; state-owned or operated ships used for other than government purposes; certain matters relating to arbitration proceedings; and situations involving consent to jurisdiction; protection from pre- and post-judgment measures of constraint, criteria for service of process and rendering default judgments.

After a brief introduction, Part II provided background on the UN Convention on Jurisdictional immunity of States and Their Property, including the histories and developments of its codification by the International Law Commission. Then, part III introduced the scope and interpretation of the UN Convention, and how does it define the subjects of immunity. While part IV reviewed the specific provisions delineating the exceptions to state immunity in the Convention article by article, other issues of immunity from measures of constraint, service of process, default judgments, and other procedural rules will be dealt in parts V and VI. General conclusions derived from part II to part VI were discussed in part VII.

## 前言

二〇〇四年十二月二日聯合國大會通過的聯合國「國家及其財產管轄豁免」條約是以聯合國「國際法委員會」通過的草案為本，並經大會第六委員會修改潤飾而成，其立法理論基礎以「限制豁免論」為核心，立法方式主要是參考了一九七二年「歐洲國家豁免公約」和重要國家的國家實踐。該公約已於二〇〇五年一月十七日起開放給世界各國簽署。依公約規定，公約將自第三十份批准書或加入書交存之日起生效。

聯合國公約的完成是國際法學界有關「國家豁免」領域的重大成就與突破，是聯合國「國際法委員會」長達二十五年努力的成果，其重要性不言可喻。本研究計畫經過一年的研究，對「聯合國國家及其財產管轄豁免條約」的內容與重點已有相當之瞭解。以下為有關計畫的初步重點整理，計畫內容在經過增刪潤飾後，將嘗試發表於國內的重要法學期刊。

## 研究目的

「國家豁免」問題不僅僅是國際公法學的研究重點之一，同時也是國際私法和國際經濟法學關心的對象。當國家在外國被控訴時，是否能成功地主張「國家豁免」而免於外國法院的管轄，關係到國家的重大利益，不論對於法律實務界、政府機關和私人企業都有很深遠的意義與影響。所以聯合國「國家及其財產管轄豁免條約」的完成通過有重大意義，它是「國家豁免」領域的里程碑，代表著新的發展趨勢。

但是作為一個世界主要貿易國，中華民國在此一重大的國際立法活動上，卻由於外交處境的特殊而完全未參與相關立法活動，對公約的相關內容也不了解。鑒於此一議題關係國家重大利益，國內實有必要瞭解此一問題，故本研究計畫因此希望經由國家實踐、條約的分析和學者意見來說明聯合國公約的相關問題，以瞭解此一問題未來可能的發展方向和增加國內理論及實務界對此一問題的認識。

## 文獻探討

國內關於國家豁免問題之研究開始甚早，知名的國際法學者，如張彞鼎、丘宏達、陳榮傑、黃慶源、和蘇義雄等教授都曾發表過一些有關「國家豁免」的論文，並介紹重要的外國立法和觀念，而國際公法教科書如丘宏達、俞寬賜、姜皇池等教授的著作也有相當篇幅介紹此一原則，但是總體而言國內對於此一問題還是比較陌生，近年比較有系統的著作是本人於民國八十九年出版之「國家豁免問題之研究」，但是當時聯合國公約的內容還是停留在草案的階段，故欠缺最新的發展。而大陸學者對於此一問題的重視是始於「湖廣鐵路債券案」發生後，但和其它領域的研究比起來，中國大陸有關「國家豁免」的專著也比較少，龔刃韜先生的「國家豁免問題的比較研究」是一本相當受到肯定的專著。至於國際間對於此一問題，公認的權威專家是聯合國國際法委員會委員Gerhard Hafner教授，而近期研究的經典著作則是Hazel Fox的The Law of State Immunity,可惜該書於二〇〇二年出版，內容也來不及涵蓋評析聯合國立法的新發展。

國際間有關此一問題的重要條約和立法例如下，重要判例由於數量太大，在此不加以介紹，讀者有興趣可以參考相關著作：

- (一) 聯合國「國家及其財產管轄豁免條約」。
- (二) 「歐洲國家豁免公約」。
- (三) 「國際法學會」的「蒙特利爾草案」(ILA Montreal Draft)
- (四) 英國一九七八年「國家豁免法」。
- (五) 美國一九七六年「外國主權豁免法」。
- (六) 巴基斯坦「國家豁免法」。
- (七) 南非「外國主權豁免法」。
- (八) 新加坡「外國豁免法」。

## 研究方法

有關「國家豁免」的國際規則散見於各國政府的實踐、國內法院的判決、國內立法、行政部門的意見、區域條約，和學者的看法上。故本研究雖然是以聯合國公約為研究對象，但計畫依舊需要收集整理重要文獻和分析判決案例，以達到最佳的成果。

而在資料蒐集方面，國外文獻資料搜集主要是藉美國法律資料庫NEXIS系統獲得新的立法與案例資訊。至於研究方法，依法律論文一般撰寫方式，各國法院的判例採「案例分析法」；聯合國與各國立法採「法條義理分析法」；並且以比較法的觀點，分析各國的理論與實踐，並觀察和聯合國公約之運用。

## 結果與討論（含結論與建議）

本研究以順利完成，目錄體例如下：

- 一、前言
- 二、公約制定的背景與過程
- 三、公約適用的範圍與主體
- 四、管轄豁免的基本內容與例外原則
  - (一) 基本原則
  - (二) 商業交易
  - (三) 侵權行為
  - (四) 放棄豁免
  - (五) 其他
- 五、執行豁免與國家特定種類財產之待遇
- 六、重要的程序問題，送達與缺席判決
- 七、結論

內容則主要在闡明分析聯合國「國家及其財產管轄豁免條約」的內容與未來展望。全文第一章是前言，第二章則說明公約的立法背景與歷史沿革，其次則是解釋公約涵蓋的範圍與適用主體。

第四章開始分析公約的主要內容，管轄豁免，主要是著重在八種國家不得援引管轄豁免的情況，它們分別是：（一）國家與外國自然人或法人從事商業交易；（二）有關僱傭契約的訴訟；（三）涉及人身傷害和財產損害的訴訟；（四）爭議涉及國家財產的所有權、占有和使用；（五）與知識產權和工業產權有關的爭端；（六）

參加公司；（七）與國家擁有或經營船舶有關的訴訟；（八）仲裁協定效力有關的爭端。其中，國家涉及商業活動、侵權行為、放棄豁免等問題所牽連的問題最重要也最複雜，也花較多的篇幅討論。

本研究還要介紹公約對於執行豁免的規範和特定種類的國家財產，以及重要的程序問題，如關於送達與缺席判決等規定，最後一章則是做結論並提出我國應有的因應之道。

## 參考文獻

中文資料 王鐵崖主編，國際法，北京：法律出版社，1995年。

丘宏達，現代國際法，臺北：三民，2006年。

丘宏達編輯，陳純一助編，現代國際法參考文件，臺北：三民，1996年。

姜皇池，國際公法導論，臺北市：新學林，2006年。

俞寬賜，國際法新論，臺北縣永和市：啟英文化，2002年。

陳純一，國家豁免問題之研究—兼論美國的立場與實踐，臺北市：三民，2000年。

陳純一，國家豁免主體問題之研究，台北大學法學論叢第六十一期，頁111-134。

黃進，「國家及其財產豁免的一般問題」，黃炳坤主編，當代國際法，臺北：風雲論壇出版社，1989年。

龔刃韜，「國家豁免」，中華法學大辭典：國際法學卷，北京：中國檢察出版社，1996年。

龔刃韜，「國家豁免問題的比較研究：當代國際公法、國際私法和國際經濟法的一個共同課題」，第二版，北京：北京大學出版社，2005年。

## 英文資料

Aust, Anthony, Handbook of International Law (Cambridge University Press, 2005).

Badr, Gamal M., State Immunity: An Analytical and Prognostic View (Martinus Nijhoff Publishers, 1984).

Dellapenna, Jesoph, Suing Foreign Governments and Their Corporations (The Bureau of National Affairs, 1988).

- Olufemi A. Elias, *The International Status of Taiwan in the Courts of Canada and Singapore*, 8 Singapore Yearbook of International Law (SYBIL) 94 (2004).
- Fox, Hazel, International Law and Restraints on the Exercise of Jurisdiction by National Courts of States, in International Law 357 (Malcolm D. Evans ed., Oxford University Press, 2003).
- Fox, Hazel, *The Law of State Immunity* (Oxford University Press, 2004).
- Grant, John P. and J. Craig Barker eds., *Encyclopaedic Dictionary of International Law* (2<sup>nd</sup> ed., Oceana Publications, Inc., 2004).
- Rosalyn Higgins, *Problems and Process: International Law and How We Use It* (Oxford University Press, 1996).
- Jennings, Robert and Arthur Watts, eds., 1 *Oppenheim's International Law* (9th ed., Introduction and Part 1, Parts 2-4, Harlow, Essex, England: Longmans Group UK Limited, 1992).
- Schreuer, Christoph, *State Immunity: Some Recent Developments* (Grotius Publication Ltd., 1988).
- Shaw, Malcolm N., *International Law* 625 (5<sup>th</sup> ed., Cambridge University Press, 2003).
- Steinberger, Helmut, *State Immunity*, in 4 *Encyclopedia of Public International Law* 615 (R. Bernhardt ed., 2000).
- Sucharitkul, Sompong, *Immunity of States*, in *International Law: Achievements and Prospects* 327 (Mohammed Bedjaoui, ed., Martinus Nijhoff Publishers, 1991).
- United Nations Materials on Jurisdictional Immunities of States and Their Property* (United Nations Legislative Series, ST/LEG/SER. B/20, United Nations, 1982)

## 計畫成果自評

本研究已順利完成，計畫人認為此一研究已達到二點效益。首先是在實務上，我國政府和國營企業常在國外涉訟，本研究有助於政府了解聯合國最新的立法；其次則是未來經由期刊之發表，能促進國內學者對此一國際法重要問題有著更進一步的了解與興趣；明白「國家豁免」領域限制豁免論的最新發展和相關的國家實踐；以及更深入的認識到國家豁免領域內長久的爭議，如：「默示同意」、「商業交易」、「雇傭契約」、「侵權行為」、「國營企業」、「仲裁條款」、「強制措施」、「送達」，以及適用主體等問題。

此外，本計畫當然有助於計畫主持人進一步拓展其對此一問題的了解，並讓其有機會整合歸納比較過去已從事的相關研究。