

《國際公法與移民政策》

甲、申論題部分：(50 分)

一、析論國際法中「無國籍」(stateless)的發生原因及解決方式。(25分)

試題評析	無國籍問題產生原因及解決方式，解題主要環繞 1930 年《國籍法公約》、1954 年《關於無國籍人地位公約》及 1961 年《減少無國籍人狀態公約》三公約之定義，解決方式與責成締約國擔負責任之內容。
考點命中	《高點國際公法講義》第三回，洪鎮東編撰，頁 30-31。

答：

(一)發生原因：無國籍情況的發生通常是由於各國國籍法的衝突，領土主權的移轉或國籍被剝奪等原因。**國家對個人行使外交保護權問題**：在許多方面都要靠國家外交保護，沒有國籍的人，在國際法上就得不到國家的外交保護，處於不利情況。1954 年《關於無國籍人地位公約》定義無國籍人一詞，是指任何國家根據他的法律不認為他的國民的人。

(二)解決方式：

1.減少無國籍狀態之規定：

- (1)針對出籍的人民，確保其不因出籍而成無國籍人，1930 年《國籍法公約》第 7 條規定依一國法律規定取得出籍(喪失國籍)許可證書(an expatriation)的人，除非已有另一國國籍，或在取得另一國籍之前，這個證書對該人不發生喪失國籍的效果。
- (2)對因婚姻而變更國籍者，為避免產生喪失國籍的效果，規定倘妻之本國法規定為外國人妻者，喪失國籍，此種效果應以其取得夫之國籍為條件。此外，在不能僅緣於出生之事實而取得國籍的國家，生於其領土內者，倘其母具有該國國籍而其父無國籍或國籍無可考者，應取得該國國籍。

2.條約規範：

- (1)1954 年《關於無國籍人地位公約》：第 12 條規定，無國籍人的個人身分，應受其住所地國家的法律支配，如無住所，則受其居住地國家的法律支配。無國籍人以前由於個人身分而取得的權利，特別是關於婚姻的權利，應受到締約一國的尊重，如必要時應遵守該國法律所要求的儀式，但以如果他不是無國籍人該有關的權利亦被該國法律承認者為限。
- (2)1961 年《減少無國籍人狀態公約》規定，締約國對於在其領土內出生且非經授予國籍即無國籍者，應授予該國國籍。其他包括在締約國領土內發現之棄兒，如無反證，應視為具有該國國籍之父母在該國領土內所生。依締約國之法律，因個人身分之變更，如結婚婚姻關係消滅、追認、認知或收養而喪失國籍者，其國籍之喪失應以具有或取得另一國籍為條件。締約國對國籍如被取消即無國籍者，不得取消其國籍等規定。

以上兩個國際條約，前者主張無國籍人在國際法上仍有其地位及應受保護之權利，後者試圖規範減少無國籍狀態的方法，責成締約國擔負責任。

二、自由(freedom)具有無上之價值，追求自由，是人的一種權利(right)。然而，就移民收容處分之審查議題而言，移民收容本身乃屬於對受收容人身體自由之剝奪與干預之高權處分。請從我國憲法第8條與「法官保留原則」之角度與觀點，論述司法院釋字第710號解釋文，尚有那些可以再精進、強化與改善之處？(25分)

試題評析	針對考生對大法官解釋整體性之理解，平常即要求考生就 708 及 710 號解釋特別注意，以及全盤性的解題。
考點命中	《高點移民政策講義》，總複習，楊慎老師編撰，頁 36-40。

答：

(一)710號解釋之重點：暫予收容之事由應以法律直接規定或法律具體明確授權之命令定之。「兩岸關係條例」第18條第2項文義過於寬泛，與法律明確性原則不符。但諉於刑事被告與非刑事被告不同，故暫時收容處分無須由法院為之，惟應給予受強制出境人即時司法救濟機會。而暫時收容時間屆滿仍無法遣送

出境時，則須聲請法院裁定收容。「兩岸關係條例」於暫予收容期間未設有規定，不符合迅速將受收容人強制出境之目的，並有導致受收容人身體自由受過度剝奪之虞，有違憲法第23條比例原則及第8條保障人民身體自由之意旨。

- (二)何謂「人身保護令」(habeas corpus)：根據布萊克威爾政治學智典解釋：人身保護令意指「你應該擁有主體性」(You should have the body)的拉丁詞彙。這是一種令狀，見於所有以英國普通法為根基的法律體系，要求法院裁決任何人被拘留的合法性。如果法院裁決拘留為違法，則該人要被釋放。在英美法中，人身保護狀最普遍的形式是用來決定是否擁有留置他人權利的法定程序。
- 有關我國人身保護(自由)的規定，主要在「憲法」第8條，其重點簡略說明如下：
- 1.人民身體之自由應予保障，非有犯罪嫌疑，不得逮捕拘禁；
 - 2.須由司法機關或警察機關，依法定程序，才得逮捕拘禁；
 - 3.須由法院，依法定程序，才得審問；
 - 4.須由法院，依法定程序，才得處罰之；
 - 5.非依法定程序之逮捕、拘禁、審問、處罰，人民有拒絕權。但現行犯無拒絕逮捕權；
 - 6.建立提審制度，保障人身自由；
 - 7.依法追究非法逮捕拘禁者。
- (三)因應人權之提倡，提審法(人身保護令)----24年6月21日制定公布；103年1月8日修正公布全文12條；並自公布後六個月施行。修正內容包括：
- 1.擴大提審對象及於---「**因非犯罪嫌疑之被逮捕、拘禁人**」。
 - 2.增訂逮捕、拘禁機關應告知有關提審規定。
 - 3.修正受提審聲請的法院，**原則上都應簽發提審票**；例外情形，才不發給提審票。
 - 4.修正為任何地方法院都應受理提審案件，無管轄權錯誤或移轉管轄問題。
 - 5.法院應就**逮捕、拘禁之法律依據、原因及程序**進行審查。
 - 6.法院進行前點之審查後，認為聲請**提審無理由者，裁定駁回**，並將被提審人交由原機關依法處理；如其**提審有理由時，應裁定釋放**。
 - 7.聲請人或受裁定人對駁回聲請，得依**抗告程序救濟**之。
 - 8.有相關**罰責規定**。
- (四)精進、強化與改善之處：從以下幾個面向發揮，包括
- 1.兩岸條例修法結果---第 18 條及第 18 條之 1、第 18 條之 2。
 - 2.行政訴訟法修法---第 229 條、第 237 條之 10 至第 237 條之 17。
 - 3.提審法內容。
 - 4.執行機關之執行：注意提審時間、主動告知當事人救濟、收容時間之注意、受收容人之安全保障、處分書之製作、收容替代處分等等。

乙、選擇題部分：(50 分)

- (A) 1 司法院釋字第329號解釋乃針對國際條約轉換為國內立法之程序加以說明，下列何者非該號解釋文之內容？
- (A)兩岸間文書若有涉及人民基本權利義務，且具有經濟與社會等國家重要事項者，一律送立法院審議
 - (B)國際文書之名稱為條約或公約，或稱為協定且附有批准條款者，當然應送立法院審議
 - (C)除條約或公約或用協定等名稱而附有批准條款之國際文書若經法律授權或事先經立法院同意簽訂，或其內容與國內法律相同者，得免送立法院審議
 - (D)憲法所稱之條約係指中華民國與其他國家或國際組織所締結之國際書面協定
- (D) 2 A為一德國籍之航空公司，倘若其飛機於法國山區墜落，機上乘客除前述二國外，另包含荷蘭籍與丹麥籍乘客(荷蘭籍乘客罹難人數高於丹麥籍二倍)，關於國家管轄權之規定，下列敘述何者錯誤？
- (A)法國檢察官就其境內失事航空班機之調查，基於領域管轄原則，得進行案件之調查
 - (B)德國政府基於國籍原則，該航空公司為德國籍之法人，德國檢察官亦可與法國合作進行案件調查
 - (C)荷蘭與丹麥政府基於被害人國籍原則，基於保護罹難國民之法律上權利，二國政府亦得主張行使管轄權
 - (D)依上述管轄競合之情況下，國際法上基於管轄權之優先順序，依序為法國、德國、荷蘭、丹麥

- (A) 3 國際人權保障除聯合國下設之聯合國人權委員會外，各大洲亦設有區域性之人權委員會，下列敘述何者錯誤？
- (A) 1949年訂立東南亞國家協會人權保障公約，下設亞洲人權委員會，1972年改名為東亞人權法院，受理亞洲人權侵害之案件，但個人必須在窮盡當地救濟管道後才可以向委員會提出
- (B) 非洲國家於1981年通過非洲人與人民權利憲章，並於2004年成立非洲人與人民權利法院，對違反人權之控訴加以審理
- (C) 1969年美洲間國家簽署美洲人權公約，下設美洲間人權委員會及美洲間人權法院，該委員會可以接受個人提出對締約國違反公約之控訴
- (D) 1950年訂立歐洲保障人權與基本自由公約，下設歐洲人權委員會與歐洲人權法院，此二組織已被1994年新成立之單一歐洲人權法院所取代
- (A) 4 對於死刑存廢之問題，依1966年聯合國公民與政治權利公約（ICCPR）之規定，下列敘述何者錯誤？
- (A) ICCPR第6條規定締約國應對生命權加以保護，並且直接要求締約國應全面廢除死刑
- (B) ICCPR第6條第6款規定，任何締約國不得援引本條之任何部分作為推遲或阻止死刑之廢除
- (C) ICCPR第6條第2款規定，凡未廢除死刑之國家，非犯情節最重大之罪，不得科處死刑；死刑未經管轄法院終局判決，不得執行
- (D) 依ICCPR之意旨，締約國雖無義務徹底廢除死刑，但有義務限制死刑之執行，逐步廢除死刑
- (B) 5 「民族自決」在國際法上之討論與實踐很多，聯合國及其相關機構亦有許多闡述，下列敘述何者錯誤？
- (A) 二次世界大戰以來，國際法上普遍接受殖民地或非自治領土享有獨立與民族自決之權利，以完成去殖民化過程
- (B) 2010年國際法院（ICJ）於諮詢意見中指出，「宣布獨立之行為有可能造成一個新的國家建立，從而改變其在國際法上主體之地位，國際應承認一切國家之內的人民享有自該國分離之自決權利」
- (C) 1970年通過「關於各國依聯合國憲章建立友好關係及合作之國際法原則之宣言」規定各民族享有平等權利與自決權之原則，但亦規定每一國均不得採取目的在局部或全部破壞另一國國內統一及領土完整之任何行動
- (D) 「非殖民地」之獨立與分離運動視為高度爭議問題，許多國家都不接受在一主權國家內之人民可以享有自決權，國家實踐亦未顯示其為國際習慣
- (D) 6 下列何者非中華民國已簽署、批准之國際人權條約？
- (A) 防止及懲治殘害人罪公約 (B) 經濟社會文化權利國際公約
- (C) 公民與政治權利國際公約 (D) 兒童權利公約
- (B) 7 國際法上關於管轄之豁免規定，下列敘述何者錯誤？
- (A) 「國家豁免」主要是強調國家及其財產在外國法院應享有管轄豁免
- (B) 「國家豁免」原則只適用於正式建立外交關係之雙方，故即使美國國會訂有臺灣關係法，我國仍無法於美國法律適用國家豁免原則
- (C) 「外交豁免」不在於給予個人利益，而在於確保代表國家之使館能有效執行職務，故外交豁免多限於職務上行為
- (D) 「外交豁免」限於使館與外交代表在接受國內應享有之特權與豁免
- (B) 8 下列何者不具國際法上關於國家代表之豁免資格？
- (A) 派駐在外之外交領事人員 (B) 非政府組織參加全球性社會運動之人員
- (C) 特種使節團參加特別會議之人員 (D) 出席國際組織會議之國家代表
- (D) 9 依據1933年蒙托維多國家權利義務公約第1條之規定，下列何者非國家應具備之資格？
- (A) 固定的居民 (B) 一定界線的領土 (C) 政府 (D) 與他國正式建立外交關係
- (A) 10 下列何者可符合1951年關於難民地位公約及1967年關於難民地位之議定書第1條規定所定義之「難民」？
- (A) 因利比亞國內情勢動盪，由該國北部沿岸沿地中海逃往義大利之人
- (B) 因車諾比核災而從其境內遷徙至歐盟境內之人
- (C) 因氣候變遷導致海平面上升之吐瓦魯境內遷徙至紐西蘭之人
- (D) 因尼泊爾大地震而從該國境內逃離至不丹之人
- (C) 11 下列何者非1969年條約法公約中所列之條約締結程序與生效步驟？
- (A) 任命派遣談判代表 (B) 認證與簽署（字） (C) 公眾諮詢與資訊揭露 (D) 批准與公布

- (B) 12 下列何者非1969年條約法公約中所規定條約生效之實質要件？
 (A)條約不違反當事國國內法上關於締約權限之限制
 (B)當事國於簽署、批准、接受、贊同或加入條約時，並無提具任何保留
 (C)當事國表示同意時，並無錯誤詐欺或對其代表賄賂或脅迫之情形
 (D)條約內容必須合法，不違反強制規律
- (C) 13 關於國際法是否具有制裁之效力，下列敘述何者錯誤？
 (A)聯合國安全理事會依聯合國憲章第7章所作成之決議，可對國家進行制裁，例如：1991年波斯灣戰爭
 (B)若國家簽訂之公約訂有制裁條款，則違反該公約之締約國將受到制裁，例如：麻醉品單一公約
 (C)在國家雙邊關係上，受侵害國可以針對另一國違反國際法之不法行為採取「反措施」，包括使用必要之武力予以報仇
 (D)在WTO爭端解決機制下，勝訴方會員在獲得爭端解決小組之授權下，得對被認定違反WTO協定且未於合理期間內遵行建議或裁決之另一方，採取貿易報復
- (C) 14 行政院強化競才策略推動小組，下分4個工作小組，其中競才條件工作小組由何機關主辦？
 (A)外交部 (B)經濟部 (C)教育部 (D)內政部
- (C) 15 我國於機場港口建置各種自動化查核系統，下列何者可最先查覺管制對象？
 (A)自動查驗通關系統 (e-Gate) (B)航前旅客資訊系統 (APIS)
 (C)航前旅客審查系統 (APP) (D)外來人口生物特徵蒐集及辨識系統
- (A) 16 依據內政部移民署於民國102年辦理之「外籍與大陸配偶生活需求」調查，大陸地區配偶最希望參與的訓練項目，第一名需求為何？
 (A)衛生保健常識 (B)親職教育育嬰常識 (C)醫療照護技能 (D)語言訓練識字教育
- (C) 17 目前我國之移入趨勢以何項移民為最大宗，且來源國較集中？
 (A)技術移民 (B)投資移民 (C)非經濟性移民 (D)人道援助移民
- (A) 18 下列何者非移民人口評估之主要來源？
 (A)戶籍登記 (B)居留許可 (C)勞動力調查 (D)人口普查
- (A) 19 大陸地區人民在臺灣地區投資新臺幣3千萬元，可申請何種許可？
 (A)停留 (B)投資居留 (C)專案居留 (D)定居
- (C) 20 政府為掌握移入人口發展動態，完備全國性資料庫，明訂每幾年辦理外籍配偶生活處遇調查？
 (A)每年 (B)3年 (C)5年 (D)10年
- (B) 21 提審救濟與收容異議，何者較快移送法院審理？
 (A)提審 (B)收容異議 (C)一樣快 (D)無從比較
- (D) 22 依據人口販運防制法第2條規定，下列何者不屬人口販運使用之方法？
 (A)招募 (B)買賣 (C)質押 (D)強暴
- (C) 23 人口販運問題錯綜複雜，涉及各面相，需整合政府與民間資源，強化國境內人流管理。下列何者非整合面向的重點？
 (A)移民 (B)勞動 (C)民政 (D)治安
- (D) 24 依相關法律，下列何種身分，強制出國(境)前之收容期間最長？
 (A)臺灣地區無戶籍國民 (B)外國人 (C)香港澳門居民 (D)大陸地區人民
- (A) 25 依據國際移民組織 (IOM) 對「國際移民」的定義，遷移的目的是定居而非暫居，同時還必須在外國最少居住幾年以上？
 (A)1年 (B)2年 (C)5年 (D)10年

【版權所有，重製必究！】