

學術著作 ◆ 大專用書

國際仲裁法 專論

陳煥文一著

五南圖書出版公司 印行



國際仲裁法專論



陳煥文◎著

五南圖書出版公司 印行

國際仲裁法專論

作 者 / 陳 煥 文



出 版 者 / 五南圖書出版有限公司

地 址：台北市和平東路二段339號4樓

電 話：7055066（代表號）

傳 真：7066100

劃 撥：0106895-3

局版台業字第0598號

發 行 人 / 楊 榮 川

排 版 / 龍虎電腦排版股份有限公司

製 版 / 申豐實業有限公司

印 刷 / 強峯印刷事業有限公司

裝 訂 / 怡泰印刷裝訂有限公司

中華民國 83 年 4 月初版一刷

基本定價 16 元

（如有缺頁或倒裝，本公司負責換新）

謹以本書感念養育
教誨我成人的祖母

——丁淑蓉女士

Hxy6282/04

作者介紹

學歷：

美國州立德南大學法學博士、美國杜蘭大學法學碩士、政治大學法學士

經歷：

美國德州灣區海岸法律基金會移民部專員（Gulf Coast Legal Foundation Immigration Department），國防管理學院、海洋大學法研所副教授，中華民國商務仲裁協會仲裁人，商務仲裁條例研修委員會委員。

學術專長：

國際私法、海商法、仲裁法、保險法。

目前任教科目：

國際私法、海商法、超國界法律問題研究、國際貿易法、國際經濟法、保險法、國際仲裁法

歷年發表著作：

1. 美國與臺灣船舶運送之研究，七十三年，論文專書。
2. 中美少年違失行為之比較研究，七十六年，論文專書。
3. 美國聯邦稅法有關教會免責條款之研究，七十七年三月，論文專書。
4. 美國律師責任制度——有關律師不當行為阻撓法庭發現證據之懲處，七十七年五月，論文專書。
5. 美國海商仲裁與聯合國會議國際海商仲裁之比較研究，七十七年七月，論文專書。

2 • 國際仲裁法專論

6. 美國石油，天然氣租賃契約之研究，七十七年七月，論文專書。
7. 美國不實廣告之研究，七十八年，論文專書。
8. 海峽兩岸仲裁制度之發展趨向——比較美國、大陸地區、台灣地區仲裁制度之沿革，八十年八月，國防管理學院舉辦。中華民國八十年『動員戡亂時期終止後之法律變遷與軍法適用研討會』發表。
9. 海峽兩岸商務仲裁，八十年九月，中華民國大專教師協會主辦『兩岸交流與政治衝擊學術研討會』發表。
10. 海峽兩岸仲裁制度之比較與發展趨向，八十一年二月，軍法專刊第38卷第2期。
11. 海商仲裁關於美國、國際海商仲裁，聯合國會議（紐約公約）之探討，八十一年七月，國防管理學院學報法學論壇創刊號。
12. 由美國仲裁制度之沿革看兩岸民間團體所應扮演之角色，八十一年七月，商務仲裁31期。
13. 論中共之仲裁制度（上）八十一年八月法令月刊四十三卷第八期。
論中共之仲裁制度（下）八十一年九月法令月刊第四十三卷第九期。
14. 國際商務仲裁最新發展趨勢，八十二年六月，商務仲裁第32期。
15. 論國際工程仲裁與其爭議解決代替方案，八十二年三月，台北市捷運局，中華民國商務仲裁協會舉辦，國際仲裁研討會發表。

16. 國際商務仲裁實務與發展趨向，八十二年四月，法學叢刊第一五〇期。
17. 論仲裁與其代替方案，八十二年七月，國防管理學院學報第十四卷第二期。
18. 論國際營建工程之仲裁制度，八十二年九月軍法專刊第三十九卷第九期。
19. 論台商與中共涉外仲裁之法律關係，八十二年九月，商務仲裁第33期；海基會兩岸經貿第24期1993 .12 .10 .轉載，頁25。
20. 論國際工程仲裁之代替方案，八十二年八月，法律評論59卷第八期。
21. 公務人員財產申報法施行釋疑，八十二年八月，法律與你雜誌第七十期。
22. 論民代言論免責權，八十二年九月，法律與你雜誌第七十一期。
23. 兩岸劫機事件看今昔，八十二年十月，法律與你雜誌第七十二期。
24. 台灣地區商務仲裁實務與發展之革新，八十二年十一月，法令月刊第四十四卷第十一期。
25. 由捷運仲裁案探討國際公共工程仲裁，八十二年十一月，法律與你雜誌第七十三期。營造會訊第25期轉載，台灣區營造工程工業商業公會出版。82.12.17.發行。
26. 論美國公法對不實廣告之抵制，發表於八十三年一月，國防管理學院學報第十五卷第一期。
27. 由捷運案探討國際公共工程仲裁，八十二年十一月一日，中

- 央日報十一版。八十三年一月「時事文摘」第20期選錄，中國青年反共救國團財團法人，中國青年大陸研究文教基金會編印。
28. 劫機事件處理模式應速建立，八十二年十二月七日，中央日報12版。
29. 論國際仲裁之國籍，八十三年四月十一日，法務部「商務仲裁制度研討會」發表。
30. 一九九三台北國際仲裁研討會，大會全程儀式主持人，民國八十二年十一月廿九、三十日。中華民國商務仲裁協會主辦，法務部、外交部、經濟部、國貿局、外貿協會等廿八個單位協辦。
31. 一九九三台北國際仲裁研討會會議總序(Ⅰ)——瑞、澳、美、日論文摘要，「商務仲裁」第35期，1994. 1. 31，頁65。
32. 一九九三台北國際仲裁研討會會議總序(Ⅱ)——泰國、南非、匈牙利、西班牙論文摘要，「商務仲裁」第36期，1994. 4. 30。
33. 軍事教育法制問題研究，八十三年三月十、十一、十二日，國防部主辦「國軍軍事教育研討會」發表。
34. 營建工程仲裁實務，八十三年四月一日，「營建工程法律實務研習會」發表，永然法律研究中心主辦。
35. 「台灣同胞投資保護法」仲裁地之研究，八十三年三月十一日，海峽交流基金會主辦「有關大陸台胞投資保護法仲裁地之相關規定研討會」發表。
36. 論國際仲裁之法源，八十三年四月，法務通訊。

- 37.論仲裁契約，八十三年四月，司法周刊。
- 38.論仲裁人與仲裁庭，八十三年四月，律師通訊。
- 39.「兩岸商務糾紛及仲裁實務」，八十二年十二月，永然文化出版有限公司出版。

擬發表之著作：

- 1.論國際商務仲裁之當事人爭議及仲裁之救濟。
- 2.論國際商務仲裁之當事人能力與適格。
- 3.論一般法院在仲裁中所擔任之角色。
- 4.論仲裁之實體法。
- 5.論適當之仲裁程序準據法。
- 6.論仲裁與公共政策。
- 7.論仲裁之初步爭議和開始階段。
- 8.論多方商務仲裁。
- 9.論國營企業之商務仲裁與管轄之豁免。
- 10.論仲裁之中間命令。

本年度（83）年研究計畫：

- 1.『國際仲裁法』之教科書，預計八十三年九月由五南圖書出版有限公司出版。
- 2.富邦文教基金會委託研究計畫『富邦保險叢書』系列之『海商保險』。
- 3.由政治大學施文森教授主編，與海洋大學尹章華教授合著，預計八十三年十二月出版。
- 4.『工程仲裁之理論與實務』，八十三年六月，由五南圖書出版有限公司出版。

—— 陳 序 ——

國際仲裁法是促成並協助當事人循仲裁方式處理跨國性私權利紛爭的規範。由於仲裁制度有專家判斷、經濟、迅速……等優點，故廣見援用，以解決國際商務、海事、公共工程等方面的糾紛。惟國際仲裁多有涉外因素牽連，其法律問題，無論在程序上或實體上，均具有較高的複雜性。

法學著作必須因應社會急遽變遷的需求，任何法律制度，如果因欠缺相關著述研究介紹，觀念不能普及，以致制度未能推行，將是十分遺憾的事。在國際仲裁法的領域裡，正有這樣的現象存在，現下培養法律專業人才的大學法律系所，鮮有仲裁課程的設立，遑論對國際仲裁法的深入研究。國際仲裁法的觀念，在法律專業人員之間，並不普及，至於工商企業，恐怕更加陌生。

煥文學隸，是長文任教政治大學國際公法課程的學生，學成歸國任教，於七十九年開始講授國際仲裁法的課程，可謂大學法律系所之創舉。目前國內學界，如煥文學隸之專攻此一領域，而又能不斷研究，經常發表論著的學者，實不多見。

煥文最近整理其歷年發表論文，內容涵蓋國際商務仲裁、國際工程仲裁，並就美國的仲裁制度、大陸的調解、仲裁制度及中

2 • 國際仲裁法專論

華民國的仲裁法制分析比較，彙集成冊，定名為國際仲裁法專論，公之於世，以供研究與參考，可說是一項與社會需要相結合的法學著作。

從其著作之中，可以看出煥文法學基礎紮實，誠懇勤勉，對國際仲裁問題有深入涉獵，推廣國際仲裁法制的觀念，更是不遺餘力；盼其能本此初衷，繼續研究，以促使我國仲裁制度之進步發達。特此相勉，並欣應所請，樂為之序。

陳長文

理律法律事務所主持律師
民國八十三年三月

—— 自 序 ——

仲裁係由當事人約定，將其私法上權利或法律關係之紛爭，授權仲裁人加以判斷解紛之制度。除因具有迅速經濟、和諧保密、疏減訟源、減輕稅賦、專家判斷、自由選擇適用法與法官之優點外，且因非基於國家主權運作，能避開敏感司法主權，實際解決紛爭；故深受業者青睞，廣為國際承認。由實務觀之，徵諸各種國際仲裁機構廣泛設立，業務成長活躍蓬勃，定型化國際貿易契約中多列有仲裁條款等事實，可知現今國際社會中，以仲裁方式取代傳統之訴訟程序，解決國際商務、海事、工程等紛爭，已如天風海雨，迫人而來。各國政府及國際間主要仲裁組織，均不斷更新其仲裁立法，以因應國際貿易瞬息萬變之需要，目前國際仲裁制度仍在飛速成長中，歐美許多貿易先進國家，甫經更新國內仲裁立法，卻驀然驚覺，其有限之法條，仍無法因應鉅幅成長之仲裁事務。反觀我國，國際仲裁發展甚晚，自民國五十年制定商務仲裁條例，至民國七十一年修正前，二十一年間僅有八件國際仲裁案例，績效可謂不彰，我國向以經貿立命，自詡貿易大國，何以會發生這種違反國際仲裁快速發展之現象，實令人不解，應特別深究之。

2 • 國際仲裁法專論

著者負笈美國八載，於杜蘭大學研讀碩士期間，嘗得紐奧良港港務總監（Thomas W. Snook）教授指導，從事海商仲裁論文之寫作，研讀博士學位時，更有幸得美南仲裁權威，哈佛大學法學博士（Otis H. King）教授指導，從事仲裁論文之述作。嗣於民國七十九年束裝返國，忝任教席，本於對仲裁之興趣，繼續研究仲裁法制，四年來陸續完成仲裁相關論文二十四篇，發表於法學叢刊、法令月刊、軍法專刊、法律評論、商務仲裁、法務通訊等期刊雜誌，茲為便於研究、廣求教益，爰不揣鄙陋，焚膏繼晷，燃荃斷鬚，完成初稿，並付剞劂，定名為「國際仲裁法專論」，以示與國內仲裁與外國仲裁之區別，亦為本書研究範圍之特色。

本書理論與實務並重，在內容取捨與編章安排方面，力求掌握理論結合實務之原則，期能做到條理分明通俗易讀之目標，各編、章在闡明國際仲裁法之理論基礎上，將外國與我國相關之仲裁制度、法規、發展趨勢作比較說明，並儘可能援引評析具體國際仲裁案例，期使學者能掌握理論知識，業者能提高運用仲裁解決紛爭之能力。

全書共分七編，計四十餘萬言，首編十二章，總論國際仲裁法之概念、方式、國籍、法源、仲裁契約、仲裁人、仲裁程序，仲裁判斷之承認、執行與撤銷；司法保全等觀念，以國際通用之標準，析論其定義和法律性質，並就國際仲裁法之最新發展趨勢加以探討。次編五章，係討論中共之仲裁、調解制度與其法律依據，並輔以案例之分析。第三編詳論我國之仲裁制度，計分三篇十一章，首篇探討我國商務仲裁之沿革與實務變遷，次篇針對國際仲裁之制度、組織作整體介紹，並整理歸納當代國際仲裁立法

趨勢；對我國仲裁立法提出改革建議。第三篇係以案例分析方式，評論我國國際仲裁實務之現狀。第四編分析探討兩岸仲裁制度之發展趨勢，並就解決兩岸經貿投資糾紛具體可行方案，試作芻議。第五編主要是討論美國之仲裁法案與實務，並論及美國民間仲裁機構，在推展美國仲裁制度之革新上，所扮演成功角色之個案，衍伸至我民間團體，在革新仲裁上所應扮演之角色。第六編首二章係探討國際工程仲裁，介紹業者瞭解國際通用工程仲裁契約與工程糾紛處理模式，以有效解決國際工程糾紛；第三章係就現行工程仲裁之缺點，加以簡要分析，並探究國際工程仲裁之最新發展趨勢——仲裁代替方案（A.D.R.程序），俾使業者多所瞭解，善加利用。第四章係對國際工程仲裁案例分析。第七編偏重國際海商仲裁之探討，主要探討國際海商仲裁之發展、主要貿易國家之海商仲裁法案與實務，海商仲裁之國際合作與其衍生之問題；並輔以國際海商仲裁實例之評析，俾供仲裁業界與學界之研究參考。

國際仲裁法本係浩若煙海之新興法律學門，近世以來備受國際社會倚重偏愛，對此攸關經濟命脈，影響貿易發展至鉅之國際仲裁法制，在世界一片改革聲浪中，我國卻在近三十年中均未能給予應有之重視，以致形成國際仲裁法學術與實務之落後。比至民國八十一、二年間，先後有兩事件，促使我國國際仲裁實務有突破性發展，其一為民國八十一年五月最高法院第三次民庭會議決議，涉外仲裁契約在我國法院得為妨訴抗辯，其二為八十二年間馬特拉仲裁案，捷運局判賠十億元，使良久以來鮮為人知之仲裁制度，終能魚躍龍門受到應有的重視，然學術方面仍無何進展，坊間既乏國際仲裁法之專書，學府亦無國際仲裁法之課程，煥文

4・國際仲裁法專論

才疏學淺，不揣譾陋，於民國七十九年間，首開國際仲裁法之課程於國防管理學院法研所及海洋大學海法所，四年間相與詰問質疑，論著寫作；年前復得林法官俊益兄，李律師念祖兄鼓勵，將近著彙冊出版，著者不敏，雖孜孜於茲，心力交瘁，然書成之後，仍感多處學植不深，力有未逮；尚祈關心仲裁之法學先進，知我諒我，賜以箴言，得有匡正，何幸如之。

陳煥文 謹識

於國防管理學院法研所研究室

民國八十三年暮春三月

目 錄

第一編 國際仲裁法總論

第一章 國際仲裁法緒論	3
第一節 仲裁制度之源起	3
第二節 國際仲裁之意義與特性	5
第三節 國際仲裁之功能	7
第二章 國際仲裁制度	15
第一節 當代國際仲裁概述	15
第二節 仲裁之國際立法	17
第三章 仲裁與爭議解決之代替方案	29
第一節 仲 裁	30
第二節 爭議解決代替方案(A.D.R.)	31
第三節 結 論	41
第四章 論國際仲裁之國籍	45
第一節 仲裁國籍之產生與區分實益	45
第二節 仲裁國籍之種類	48
第三節 仲裁國籍之區分標準	53
第四節 結 論	60
第五章 國際仲裁法之法源	71
第一節 國際公約	71
第二節 內國立法	73

2 • 國際仲裁法專論

第三節	判例解釋 / 79	
第四節	當事人意思 / 79	
第五節	仲裁機構之規則 / 80	
第六節	仲裁人之決定 / 80	
第六章	仲裁契約 -----	85
第一節	仲裁契約的定義及形式要件 / 85	
第二節	仲裁契約之效力與妨訴抗辯權之消滅 / 86	
第三節	仲裁契約和法院的臨時措施 / 87	
第四節	仲裁契約之特色 / 87	
第七章	仲裁人與仲裁庭 -----	89
第一節	仲裁人概論 / 89	
第二節	仲裁法庭與雙方當事人間的關係 / 90	
第三節	仲裁法庭與仲裁人之關係 / 91	
第四節	仲裁判斷與仲裁法庭 / 92	
第八章	仲裁程序 -----	95
第一節	概論 / 95	
第二節	國際仲裁程序之範圍 / 97	
第三節	仲裁程序準據法選擇之範圍 / 99	
第九章	仲裁判斷 -----	103
第一節	國際通說概述 / 103	
第二節	仲裁判斷相關問題之探討 / 106	
第十章	對仲裁判斷之撤銷 -----	113
第十一章	國際仲裁判斷之承認與執行 -----	115
第十二章	國際商務仲裁制度之最新發展趨勢 -----	117
第一節	緒論 / 117	