



中国法学会2008年部级法学研究课题  
Legal Research Project of China Law Society 2008

刘国福 等♦著  
Liu Guofu

# 移民法

M I G R A T I O N L A W



中国经济出版社  
CHINA ECONOMIC PUBLISHING HOUSE



中国法学会2008年部级法学研究课题  
Legal Research Project of China Law Society 2008

刘国福 等·著  
Liu Guofu

# 移民法

M<sup>I</sup>GRATION L<sup>A</sup>W

 中国经济出版社  
CHINA ECONOMIC PUBLISHING HOUSE

北京

## 图书在版编目 (CIP) 数据

移民法/刘国福等著.

北京: 中国经济出版社, 2010. 4

ISBN 978 - 7 - 5017 - 9262 - 7

I. 移… II. 刘… III. 移民法—研究 IV. D998. 3

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2009) 第 079359 号

责任编辑 崔清北 黄 艳 于 宇

责任印制 石星岳

封面设计 任燕飞装帧设计工作室

出版发行 中国经济出版社

印刷者 北京市人民文学印刷厂

经销者 各地新华书店

开 本 880mm × 1230mm 1/32

印 张 18. 75

字 数 558 千字

版 次 2010 年 4 月第 1 版

印 次 2010 年 4 月第 1 次

书 号 ISBN 978 - 7 - 5017 - 9262 - 7/D · 464

定 价 56. 00 元

中国经济出版社 网址 [www.economyph.com](http://www.economyph.com) 社址 北京市西城区百万庄北街 3 号 邮编 100037

本版图书如存在印装质量问题, 请与本社发行中心联系调换(联系电话: 010 - 68319116)

版权所有 盗版必究(举报电话: 010 - 68359418 010 - 68319282)

国家版权局反盗版举报中心(举报电话: 12390)

服务热线: 010 - 68344225 88386794

撰稿人（以章为序）：

刘国福 第一、二、五、六、七、九、十章，  
附录二、三、四

林艺聪 刘国福 第三、四章

马 勇 第八章

王 强 第十一章

林艺聪 第十二章

蒋剑云 第十三章

陶 俊 附录一

# 目 录 | CONTENTS

## 第一章 绪 论

## 第二章 中国国际移民

引 言 / 13

第一节 中国国际移民的主要问题 / 13

第二节 中国国际移民的背景 / 17

第三节 移 入 / 21

第四节 移 出 / 26

第五节 结 论 / 31

## 第三章 移民法基础理论

引 言 / 35

第一节 移民法调整对象 / 35

第二节 移民法与出入境管理法 / 44

第三节 移民法的功能 / 49

第四节 移民法的法律渊源 / 64

第五节 结 论 / 75

## 第四章 移民法的历史发展、现状和趋势

引 言 / 79

第一节 20 世纪以前移民法简史 / 79

## 2 | 移民法

- 第二节 21 世纪以来国际移民和世界各国移民法的发展及其特点 / 87
- 第三节 中国移民法的历史发展 / 99
- 第四节 中国移民法的现状 / 104
- 第五节 中国移民法的发展前瞻 / 111
- 第六节 中国与移民法 / 118

## 第五章 美国移民法

- 引 言 / 123
- 第一节 美国移民法的历史发展 / 123
- 第二节 中国人近年来入境美国情况 / 126
- 第三节 美国签证法的基本内容 / 128
- 第四节 美国签证法的主要制度 / 138
- 第五节 美国难民法 / 145
- 第六节 美国移民行政管理 / 149
- 第七节 美国移民行政复议和行政诉讼 / 152
- 第八节 结 论 / 153

## 第六章 澳大利亚移民法

- 引 言 / 157
- 第一节 澳大利亚移民法律体系和渊源 / 157
- 第二节 澳大利亚移民和公民部 / 162
- 第三节 澳大利亚移民法的历史发展 / 163
- 第四节 澳大利亚签证的定义、分类、申请、审理和效力 / 171
- 第五节 吊销签证 / 179
- 第六节 签证支持制度 / 183
- 第七节 技术(经济)类移民 / 190
- 第八节 边境管理 / 198
- 第九节 签证申请人或者持有人的法律救济 / 200
- 第十节 结 论 / 205

## 第七章 国籍法律制度

- 引 言 / 209
- 第一节 国籍法的基本理论 / 209
- 第二节 美国国籍法 / 232
- 第三节 澳大利亚国籍法 / 240
- 第四节 其他国家和地区的国籍法改革 / 252
- 第五节 国籍在管理跨国流动人员中的运用和发展 / 261
- 第六节 中国国籍法评述 / 266
- 第七节 结 论 / 279

## 第八章 护照法律制度

- 引 言 / 283
- 第一节 护照法基础理论 / 283
- 第二节 世界部分国家护照法 / 310
- 第三节 中国护照法的体系和内容 / 323
- 第四节 中国护照法存在的问题及其解决建议 / 333
- 第五节 结 论 / 340

## 第九章 签证法律制度

- 引 言 / 343
- 第一节 签证法基础理论 / 343
- 第二节 中国签证法的历史发展 / 370
- 第三节 中国签证法律制度评述 / 377
- 第四节 中国口岸签证制度 / 388
- 第五节 中国永久居留签证制度 / 395
- 第六节 结 论 / 402

## 第十章 海外中国公民权益法律保护

- 引 言 / 407

## 4 | 移民法

- 第一节 保护中国公民境外权益的国内法依据和民族国家理论基础 / 407
- 第二节 用尽当地救济 / 409
- 第三节 领事保护 / 412
- 第四节 外交保护 / 416
- 第五节 国际人权保护 / 420
- 第六节 反思与新思路:华侨国内权益保护法律规定 / 422
- 第七节 制定《华侨权益保护法》遇到的问题 and 解决方法 / 426
- 第八节 结 论 / 429

## 第十一章 出入境边防检查法律制度

- 引 言 / 433
- 第一节 出入境边防检查制度基础理论 / 433
- 第二节 出入境边防检查法律制度的基础 / 444
- 第三节 世界主要国家出入境边防检查法考察 / 449
- 第四节 中国出入境边防检查法的历史沿革和最新发展 / 471
- 第五节 中国出入境边防检查法的体系和内容 / 475
- 第六节 中国出入境边防检查法存在的问题和解决方案 / 482
- 第七节 结 论 / 489

## 第十二章 移民行政组织法律制度

- 引 言 / 493
- 第一节 移民管理的事权归属与运行模式 / 493
- 第二节 移民行政组织的构造 / 499
- 第三节 中国移民行政组织体系改革与法制化 / 507
- 第四节 结 论 / 512

## 第十三章 移民处罚和出入境权及移民相关权利救济

- 引 言 / 517
- 第一节 移民处罚和出入境权及相关权利救济的概念、特征、方式和



	地位 / 517
第二节	移民处罚和出入境权及移民相关权利救济的基础 / 523
第三节	世界各国移民处罚和出入境权及移民相关权利救济体系及其立法考察以及出入境权及移民相关权利的国际救济 / 527
第四节	中国移民处罚和出入境权及移民相关权利的救济 / 539
第五节	结 论 / 557
附录一	外国人管理案例选编 / 559
附录二	加拿大移民顾问法律制度 / 563
附录三	澳大利亚移民代理法律制度 / 568
附录四	新西兰移民顾问法律制度 / 577
	中文参考书目 / 583
	英文参考书目 / 588

第  
一  
章

Chapter 1

---

绪 论



## 研究目的

本书立足于把握和领悟移民法,论述和探讨其基础理论与实践,尤其是最新的发展,分析中国移民法取得的成绩、存在的问题,比较研究有关国家和地区移民法,论证可能的解决方案,以构建中国移民法学,加快移民管理工作法制化进程。

本书具体研究目的是:一、论述移民法基础理论和对中国移民法制建设的启示。二、分析国际移民法和中国移民法的历史发展,探究其规律和趋势,提出完善中国移民法的建议。三、具体探讨移民法中的国籍、护照、签证、海外中国公民权益法律保护、出入境检查、移民行政管理以及移民处罚和出入境及移民相关权利救济等七项重要制度,论证中国改革上述制度的必要性以及具体建议。本书论述的法律重点是中国的移民法律、法规、规章和政策。

## 研究背景

虽然中国不是传统的移民国家,但是改革开放是中国坚定不移的基本国策,人员跨境流动日益频繁的趋势不可逆转,而且有很大的发展空间。中国的人员国际流动在过去的30年发生了巨变。据公安部出入境管理局统计,2009年,全国出入境边防检查机关共检查出入境人员3.48亿人次,与2008年同期相比(以下简称“同比”)减少1.0%;检查出入境交通运输工具2152.6万辆(架、列、艘)次,同比减少2.5%。<sup>①</sup>2007年,40万外国人持居留证在中国居住。巨变引起了出入境、侨民、留学生、外国人、国籍、社会福利、户口等一系列法律问题,并越来越多、越来越复杂。虽然上述数

<sup>①</sup> 公安部出入境管理局. 2009年出入境3.48亿人次 外国人出入境人数降幅较大(2010年1月14日). [http://news.xinhuanet.com/legal/2010-01/14/content\\_12809634.htm](http://news.xinhuanet.com/legal/2010-01/14/content_12809634.htm), 2010-3-10.

据,已经令我们吃惊,但是如果与世界发达国家相比,我国的人员国际流动仍然有很大的发展空间。就出境人数而言,2009年,我国的出境人数占总人口的比例是6.8%,而美国、法国和澳大利亚是20%、德国是61%、英国是104%、爱尔兰是200%。就外国人人数而言,2007年,持居留证在中国居住的外国人占总人口的0.03%,而西德1950年有外国人50万,占总人口的1%,1996年有外国人730万,占总人口的9%,德国统一后,外国人占总人口的比例基本没有变化。可以预见,由于我国坚定不移的改革开放国策、人员国际流动不可逆转的趋势和巨大的发展空间,解决我国人员国际流动法律问题将越来越迫切和不容忽视。

过去30多年,世界各国的移民法有了巨大的发展,在定位、价值取向、原则等基本理论方面有了新的突破;在国籍、护照、签证、海外中国公民权益法律保护、出入境检查、移民行政管理以及移民处罚和出入境及相关权利救济等移民具体制度上不断创新;在移民法技术、移民融入、资本和人才引进以及国籍关联等操作和配套措施方面日臻精巧。这些发展为解决我国人员国际流动法律问题提供了可资参考的经验。

对世界各国移民法的新发展和中国现行移民法律法规进行系统审视和认真思考,结合国情,创造性地实现中国移民法的跨越式发展,充分发挥作为移民法后发国家的优势,是推动中国移民法建设的应由之路。在法学理论、制度设计和立法技术等方面,我国1980年《国籍法》、1985年《公民出境入境管理法》、1985年《外国人入境出境管理法》、2004年《外国人在华永久居留管理办法》、2006年《护照法》均存在许多与加速的人员国际流动不相协调的地方,不能很好地尊重和保障出入境及移民相关权利以及维护我国的国家利益,所以,我们有必要认真细致地进行移民法研究,对之进行修改和完善。

国内关于移民法律制度的研究非常薄弱。荆长岭发表在《中国人民公安大学学报》2001年第3期的“入世对我国未来出入境管理的影响、要求与对策”,翁里发表在《浙江社会科学》1995年第3期的“国际移民法初探”,向说发表在《中国人民公安大学学报》1993年第2期的“对完善出入境管理法的几点思考”等文章对移民法律问题作了很好的探讨,但是关于这方面文章的数量和质量均有限。关于中国移民法的国内专著,极少见到。国外也几乎没有针对中国移民法的研究,国际移民法领域的专著例如

Richard Plender 所著 *International Migration Law* 几乎不涉及中国,国际移民法领域最著名的刊物 *International Migration*、*International Migration and Integration* 很少刊登关于中国移民法的文章。

对移民法律制度进行深入探讨,分析国际移民法的理论与实践,尤其是最新的发展,论证中国移民法取得的成绩、存在的问题以及可能的解决办法,有利于促进中国移民法学科的建设,推动中国移民(出入境管理)法的立法工作,培养我国的移民法专业人才。希望通过本书,抛砖引玉,推动移民法研究高潮的到来。

## 研究范围

本书研究的移民法是指规范人员国际流动的法律,特别是规范中国人员国际流动的法律。考虑到人口国内迁徙与国际流动有明显不同的特点和发展规律,移民法不包括规范人员国内流动的法律。本书探讨中国国际移民、移民法基础理论、移民法的历史发展及趋势、有关国家的移民法理论与实践、国籍法律制度、护照法律制度、签证法律制度、海外中国公民权益法律保护、出入境检查法律制度、移民行政管理,以及移民处罚和出入境及移民相关权利救济等十一个重要问题。本书中的“台湾”均指中国台湾地区。

考虑到外国人管理(含居留、定居和融入)、非法移民、难民和庇护、越境犯罪、国家间人员自由流动,以及中国香港、中国澳门、中国台湾、大陆居民往来港澳台和大陆等六个问题相对独立性和特殊性,我们将在其他著作中对之进行论述。同时,由于作者水平和本书篇幅有限,本书中一些论述未能展开,也不够深入和全面。

## 研究结构

第一章是绪论,介绍研究目的、背景、范围、结构、方法、资料和意义。

第二章是中国国际移民。论述移民法必须理解国际移民,本章阐述中

## 6 | 移民法

国国际移民的主要问题、背景、移入和移出。

第三章是移民法基础理论,辨析移民法的调整对象、功能和法律渊源,以及与出入境管理法的关系,为移民法律制度的研究奠定理论基础。

第四章是移民法的历史发展、现状和趋势。了解移民法的历史才能正确认识移民法的现状,科学前瞻移民法的未来。本章分析世界各国移民法的历史沿革,21世纪以来国际移民和世界各国移民法的发展及其特点,中国移民法的历史发展、现状和发展前瞻。

第五章是美国移民法。美国是世界上最重要和最大的移民国家,不得不细查其移民法。本章从美国移民法的历史发展、中国人近年来入境美国情况、移民行政管理、移民行政复议和行政诉讼、签证法的主要制度和难民法等6个方面进行评述。

第六章是澳大利亚移民法。澳大利亚的移民法成熟、富于创新,而且很成功,值得对之进行认真探究。该章从移民法律体系和渊源,联邦移民和公民部,移民法的历史发展,签证的定义、分类、申请、审理和效力,吊销签证,签证支持制度,技术类移民(经济类移民),商务技术移民(投资移民),边境管理,签证申请人或者持有人的法律救济等10个方面分析评述澳大利亚移民法。

第七章是国籍法律制度。国籍是一个国家对国际流动人员实施移民法管辖最重要的身份依据,理清移民法必先理清国籍法。本章论述跨国流动人员管理制度的国籍和居留相结合原则,评述我国现行国籍法,探讨中国的国籍原则与跨国流动人员管理制度,分析美国国籍法和澳大利亚国籍法,以及其他国家和地区国籍法改革的特点,提出渐进式改革我国国籍法的建议,以及通过国籍法保护海外华人权益的可能。

第八章是护照法律制度。护照是实现公民出境权最重要的方式,也是边防管理的重要手段。该章剖析护照法基础理论包括护照的概念、特征、类别和护照的管理机关,分析世界主要国家护照法,阐述中国护照法的历史发展,体系、内容和存在问题,并且提出解决问题的建议。第九章是签证法律制度。签证不仅是所有国家管理外国人出入境最重要的手段,而且在一些国家还是管理外国人居留最重要的手段。本章论述签证法基础理论、中国签证法的历史发展、中国签证法律制度评述、中国口岸签证制度和永久居留签证制度。

第十章是海外中国公民权益法律保护。该章从保护中国公民境外权益的国内法依据,用尽当地救济,领事保护,外交保护,国际人权保护,反思与新思路:华侨国内权益保护法律规定,制定《华侨权益保护法》遇到的问题和解决方法等七个方面论述海外中国公民权益的法律保护,寻找有效的海外中国公民境内外权益受到侵害的应对策略。

第十一章是出入境边防检查法律制度。出入境边防检查机关通过在口岸检查审核出入境人员的真实身份,维护国家安全,实现国家移民法律和政策调控。本章,剖析出入境边防检查的基础理论和基础,世界主要国家出入境边防检查法,中国出入境边防检查法的历史沿革、最新发展、体系、内容、存在问题和解决方案。

第十二章是移民行政组织法律制度。国家对移民事务的管理,主要通过移民行政组织实施。该章探究移民管理的事权归属与运行模式、移民行政组织的构造和中国移民行政组织体系改革与法制化。

第十三章是移民处罚与救济。本章分析移民处罚与出入境权及移民相关权利救济基础理论和基础、世界各国移民处罚与出入境权及移民相关权利救济体系及其立法考察,以及出入境权及移民相关权利的国际救济、中国移民处罚和出入境权及移民相关权利救济的历史沿革、最新发展、体系、内容、存在问题和解决方案。

附录一是外国人管理案例选编,附录二、三和四集中介绍了加拿大、澳大利亚和新西兰移民中介机构法律制度,它们是最完善的三个移民中介机构法律制度。

为使研究深入,上述每一部分均涵盖了中国相关法律制度的历史、现状、存在问题,相关法律制度的一般性国际规则,改革和完善的建议和意见等三部分内容。

本书的研究重点是移民法基础理论、国籍法律制度、护照法律制度和签证法律制度,它们是移民法最重要的四个部分。基础理论确定移民法的原则和制度框架,国籍是实施不同移民管理措施的依据,护照是管理本国人员国际流动的主要手段,签证是管理外国人出入本国国境和居留的主要手段。



## 研究方法和研究资料

本书专门论述移民法律制度,但是论述的角度不限于法学,还包括哲学、经济学、行政管理学等,这要求本书需要同时运用多种研究方法,主要是以传统法学的研究方法为基础,例如法律条文、法律逻辑分析,同时结合了其他学科的一些研究方法,例如比较分析、历史分析和批判分析。上述研究方法能综合运用各种研究技巧,确保在论述每一个具体领域的问题时采用最恰当的研究方法。但是,每一种研究方法都有自己的局限性,没有一个单独的研究方法可以适用于本文的整体研究,因而,只有采用多学科研究方法,才能克服单个研究方法的局限性。

本书参考的原始资料包括法律、政策和报告等,次要资料有论著、教科书、期刊文章、新闻报道以及政府部门发言人讲话等。由于中国出入境和移民管理方面的资料信息没有有效整理或者公开,本书在收集统计数据、部委和地方行政规章、公安部门内部发行的与出入境和移民管理方面的教科书和学术著作等方面略有欠缺。

本书源于中国法学会 2008 年度部级法学研究课题“移民法律制度研究”的最终结题成果,并进行了增删和完善。课题主持人是刘国福,课题组成员有林艺聪、马勇、王强、蒋剑云、叶剑波、陶俊、梁家全和李鑫。刘国福拟定了本书的大纲和写作思路,并负责第一、二、五、六、七、九、十章和附录二、三、四,林艺聪、刘国福共同负责第三、四章,马勇负责第八章,王强负责第十一章,林艺聪负责第十二章,蒋剑云负责第十三章,陶俊负责附录一。刘国福对全书进行了统稿。以下 5 点需要予以说明:①中国的法律案例。因为中国是大陆法体系,中国法院所作的司法判决不能作为有关法院以后判案的法律依据,所以本书没有引用中国的法律案例作为论证的依据,而是收录了一些案例作为附录供读者参考。②翻译。由于只有少数英文资料有官方正式中文译本,所以本书中引用的大部分英文资料包括法律条文是作者自己翻译成英文的,作者已尽勤勉之责,翻译不达意之处请以英文为准。③互联网资料。中国出入境管理法规规章的经常性变化、出入境和移民统计数据的非有效公开决定了本书参考和引用最新的法规规章和统