

國際人權法

——
議題分析與國內實踐

廖福特 著

學術論文集



元照出版

國際人權法

——議題分析與國內實踐



廖福特 著

元照出版公司

國家圖書館出版品預行編目資料

國際人權法—議題分析與國內實踐 / 廖福特 著.—
—初版. — 臺北市：元照，2005〔民 94〕
面：公分

ISBN 986-7787-96-X（精裝）

1. 人權 — 法規論述

579.27

93021156

國際人權法—議題分析與國內實踐 5D58GA

2005 年 4 月 初版第 1 刷

作 者	廖福特
出 版 者	廖福特
總 經 銷	元照出版有限公司 100 臺北市館前路 18 號 5 樓
網 址	www.angle.com.tw
定 價	新臺幣 500 元
訂閱專線	(02)2375-6688 轉 166 (02)2370-7890
訂閱傳真	(02)2331-8496
郵政劃撥	19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 986-7787-96-X

獻 給

我的牽手

玉 鶴

及

我們的兩個男孩

For Ever Love, For Love Forever.

序 言

本書共收錄我五年來所撰寫的十二篇有關國際人權法之文章，共可分為五類。第一類是台灣與國際人權，其中分析各國引進國際人權條約之法制，台灣可能選擇之方案，並呈現台灣擬定「人權基本法」之努力。第二類是有關國家人權委員會之論述，其中探討聯合過推動各國設立國家人權委員會之歷史及內涵，並論述台灣民間團體對推動設立國家人權委員會之努力。第三類是有關廢除死刑之相關研究，其中探討廢除死刑之國際趨勢及台灣與「公民與政治權利國際公約」之落差。第四類是戰爭、安全與人權之分析，其中探究國際人道法之內涵，批判英美反恐法律對人權之傷害，分析人類安全與人權保障理念之互動。第五類則是有關發展權、婦女權及歐盟基本權利憲章之論述，包括三篇文章，分別論述發展權之不完備，批判消除婦女歧視公約及其議定書之缺失，並分析「歐洲聯盟基本權利憲章」如何以人權法典模式實踐之。

會有這些多元面向的呈現，一方面主觀上我希望探討這些議題，另一方面則是客觀上因應邀稿，因此是主客觀條件之綜合，學術作品總是在廣度與深度之間掙扎，而其結果則是受主客觀條件之操控，有時候並不是完全自由的，無論如何這些文章只是國際人權法的部分論述，然而這些作品記錄了我幾年來在國際人權法領域之思考，藉此機會彙集成書，提出我的初步論述，當然成果不必然成熟，盼望學術界先進不吝批評指正。

從事國際人權法的研究是必須面對幾項困難，第一，通常國內法律系不會把國際法列為教學重點，當然更不用說國際人權法了！其次，國內法學研究著重國內法及比較法之分析，相較而言單純論述國際人權內涵，可能被批評為只知國際不論國內。第三，研究國際人權法常被誤解為政治學科，因而可能不被列為法律學科之一部分，但是有趣的是政治學科似乎也不把國際人權列為重點。第四，如果從區域研究之觀點而言，對於國際人權條約之論述也不一定被認為是區域研究之範圍。第五，因為國內對國際人權法之陌生，研究者不容易找到適當之教學及研究職位。

當然我也必須面對這些挑戰，只是有時候難以解釋清楚不同學科之本質，當然更不可能改善這些難題。不過我非常幸運地從東海法律系，到中研院歐美所，現在任職於中研院法律所籌備處。感謝過去東海法律系及中研院歐美所給予我教學及研究之機會，也感謝現在中研院法律所籌備處接納我為一份子。而我應該特別感謝中研院歐美所，因為本書所收錄之文章都是我在中研院歐美所任職期間所撰寫的，如果不是有中研院歐美所完善的資源及強調歐美研究之環境，我是無法完成這些文章之寫作的。

感謝元照出版公司惠予出版本書，並為本書編輯及細節勞費心力，謹此表達我的謝意。

廖福揚

2005年2月25日

中研院法律所籌備處研究室

目 錄

序 言

第一篇 台灣與國際人權

引進國際人權準則——比較分析與台灣借鏡

壹、國際人權條約之內容及參與資格	5
貳、參與國際人權條約之方式與範圍	21
參、國際人權入憲	39
肆、人權法案	68
伍、結 論	81
附錄 中華民國與中華人民共和國參與國際人權公約 一覽表	83

邁向「台灣人權法典」

壹、比較分析	89
貳、制訂人權法之原因	91
參、制訂人權法之過程	95
肆、未來之發展	109

第二篇 國家人權委員會

聯合國對國家人權委員會之推動與實踐

壹、導 言	117
-------------	-----

貳、建立準則	118
參、聯合國主要機關之推動	127
肆、監督人權條約機關之推動	132
伍、國際會議	134
陸、建立區域及國際機制	139
柒、台灣與國家人權委員會	143

Establishing a National Human Rights Commission in Taiwan: Role of NGOs and Challenges Ahead

1. TAIWAN AND INTERNATIONAL HUMAN RIGHTS REGIME	153
2. PROMOTING A NATIONAL HUMAN RIGHTS COMMISSION IN TAIWAN	155
3. CHALLENGES AHEAD	172
4. CONCLUDING REMARKS	178

第三篇 廢除死刑

廢除死刑——進行中之國際共識

壹、前 言	185
貳、聯合國	185
參、歐 洲	188
肆、美洲國家組織	194
伍、各國國內法律	195
陸、結 論	197
附錄 各國廢除死刑及批准國際條約之情形 (2004年12月)	199

填補落差——死刑、台灣、國際

壹、國際觀點：「公民及政治權利公約」	209
貳、台灣觀點	213
參、注意落差！	214
肆、填補落差	217
伍、結語	224

第四篇 戰爭、安全與人權

非理性戰爭行為之理性人道規範——四個日內瓦公約 及二個議定書

壹、導言	231
貳、內涵	232
參、結語	249

Rights to Liberty and Fair Trial: Sacrificed in the Name of Anti-Terrorism

1. INTRODUCTION	253
2. TERRORIST? TERRORISM?	255
3. RIGHT TO LIBERTY	268
4. RIGHT TO FAIR TRIAL	287
5. CONCLUSION	297

人類安全與人權保障——國際發展及台灣觀點

壹、人類安全是什麼？	301
貳、人類安全與人權保障之互動關係	316
參、台灣觀點	326

肆、結 論	327
-------------	-----

第五篇 發展權、婦女權及歐盟基本權利憲章

尚未發展完備之發展權

壹、發展權之歷史	333
貳、發展權之意義	341
參、發展權的實踐	346
肆、發展權之未來方向	356
伍、結 語	358

理想的建立、失落及重建——消除婦女歧視公約及其議定書

壹、理想的建立	363
貳、理想的失落	374
參、理想的重建	388
肆、結 論	393

從人權宣言邁向人權法典——「歐洲聯盟基本權利憲章」之實踐

壹、導 論	397
貳、對內面向	402
參、對外關係	421
肆、自由、安全及司法領域	427
伍、未來發展	433

文章出處	435
------------	-----

第一篇



台灣與國際人權

引進國際人權準則——比較分析與台灣
借鏡

邁向「台灣人權法典」

引進國際人權準則 ——比較分析與台灣借鏡^{*}

壹、國際人權條約之內容及參與資格

一、國際人權條約之內容

(一)聯合國人權條約

(二)區域組織人權條約

二、國際人權條約之參與資格

(一)聯合國人權條約

(二)區域人權條約

貳、參與國際人權條約之方式與範圍

一、國際實踐

(一)參與情形

(二)參與方式

二、台灣處境

(一)台灣曾經參與之國際人權條約

(二)簽字及批准是否依然有效？

(三)重新參與

參、國際人權入憲

一、四種模式

(一)於憲法前言宣示遵守國際人權規範

- (一)憲法本文中規定國際人權條約之法律地位
- (二)憲法實踐或解釋憲法應符合國際人權公約規定
- (三)賦予人民上訴至國際人權機關之權利
- (四)小 結

二、台灣處境

- (一)制 憲
- (二)修 憲
- (三)釋 憲
- (四)未來之路

肆、人權法案

一、比較分析

- (一)成文憲法國家
- (二)不成文憲法國家
- (三)小 結

二、台灣借鏡

伍、結 論

附錄 中華民國與中華人民共和國參與國際人權公約 一覽表

* 本文承蒙行政院國科會（計畫編號NSC 90-2414-H-001-020）補助經費，謹此致謝。

本文分析國際人權法與國內法之互動關係，特別著重於兩個議題，一者是各國以何種法律制度將國際人權標準引進其國內法，另一者是引進了哪些國際人權條約。本文主要分為四個部分，首先本文探討國際人權法之發展，以瞭解國際上已有哪些人權條約及其參與之資格，此部分之論述包括聯合國系統及區域國際組織之人權條約。另外三個部分分別從國際法、憲法及國內法三個法律角度分析各國將國際人權條約國內法化之經驗，其中國際法之分析著重於各國參與國際人權條約之情形及方式，而憲法之分析則是探討各國國際人權條約入憲之情形，最後國內法之析論側重於各國如何以人權法案實踐國際人權條約。本文亦探究台灣之情形，分別分析過去台灣參與國際人權條約之情形、國際人權條約之國內法地位、國際人權條約國內法化之可行方式。最後本文基於比較分析及台灣個案之探究，希望能尋找出台灣需要參與之國際人權條約及將這些條約國內法化之較佳途徑。

壹、國際人權條約之內容及參與資格

以下分別探討國際人權條約之內容及參與資格，其中包括聯合國系統及區域國際組織，希望經由此分析瞭解國際人權條約之實況，並作為後續論述之基礎。

一、國際人權條約之內容

本節將探討國際人權條約的發展過程及其內容，茲將國際人權條約分為聯合國系統及區域國際組織兩部分，首先說明聯合國人權系統，包括教育科學文化組織（UNESCO）及國際勞工組織（ILO），所簽訂之與人權有關之條約。其次簡述區域國際組織所簽訂之人權條約。

(一)聯合國人權條約

聯合國於1945年成立，在聯合國之促進國際人權方面，聯合國憲章中對於個人基本權利特別加以規定，以期提高個人在國際法上之地位。而聯合國憲章中有一些關於人權的條款，聯合國憲章前言宣示：「我聯合國人民國茲決心……重申基本人權，人格尊嚴與價值，以及男女……平等權利之信念……。」聯合國之宗旨為：「……促成國際合作，且不分種族、性別、語言或宗教，增進並激勵對於全體人類之人權及基本自由之尊重。」¹而「為造成國際間以尊重人民平等權利及自決原則為根據之和平友好關係所必要之安定及福利條件起見，聯合國應促進……全體人類之人權及基本自由之普遍尊重與遵守，不分種族、性別、語言或宗教。」²同時「……託管制度之基本目的應為：……不分種族、性別、語言或宗教，提倡全體人類之人權及基本自由之尊重，並激發世界人民互相維繫之意識。」³

因此聯合國認為其幾個機關應成為實踐人權之機制，例如聯合國「大會應發動研究，並作成建議……以促進經濟、社會、文化、教育及衛生各部門之國際合作，且不分種族、性別、語言、或宗教，助成全體人類之人權及基本自由之實現……。」⁴而「……經濟暨社會理事會為增進全體人類之人權及基本自由之尊重及維護起見，得作成建議案，……。」⁵同時「經濟暨社會理事會應設立……以提倡人權為目的之委員會。」⁶

1 聯合國憲章第1條。

2 聯合國憲章第55條。

3 聯合國憲章第76條。

4 聯合國憲章第13條。

5 聯合國憲章第62條。

6 聯合國憲章第68條。

聯合國亦發表了許多有關人權保障的宣言及決議，並且進一步將其轉化為國際條約，而有關人權保障的文件之數目恐怕超過國際法之其他領域，此可顯現聯合國對人權保障之重視，聯合國將諸多國際人權文件歸類為國際人權法典、兒童權利、婦女權利、難民及庇護等共十七種類型。

首先為「國際人權法典」(International Bill of Rights)，「世界人權宣言」(Universal Declaration of Human Rights)⁷、「公民及政治權利國際公約」(International Covenant on Civil and Political Rights)⁸及「經濟、社會及文化權國際公約」(International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights)⁹三份重要人權文件被定義為「國際人權法典」，其表明聯合國認為此三份文件為國際上最基礎、最重要之人權基準，其中「世界人權宣言」宣示了人權保障之理念及範疇，而另兩個公約則分別規範了自由權及社會權之重要性及保障範圍，因此「國際人權法典」為國際人權的最基本理念及要求，亦是聯合國最盼望各國達到之人權基準。而「公民及政治權利國際公約」則有兩個附加議定書之簽訂，分別為賦予個人申訴權利之「公民及政治權利國際公約任擇議定書」(Optional Protocol to the International Covenant on Civil and Political Rights)¹⁰及廢除死刑之「公民及政治權利國際公約

⁷ Adopted and proclaimed by General Assembly resolution 217A(III) of 10 December 1948.

⁸ Adopted and opened for signature, ratification and accession by General Assembly resolution 2200A(XXI) of 16 December 1966, entry into force 23 March 1976, in accordance with Article 49.

⁹ Adopted and opened for signature, ratification and accession by General Assembly resolution 2200A(XXI) of 16 December 1966, entry into force 3 January 1976, in accordance with article 27.

¹⁰ Adopted and opened for signature, ratification and accession by General Assembly resolution 2200A(XXI) of 16 December 1966, entry into force 23 March 1976, in accordance with Article 9.