

大學用書

最新海商法論

賴來焜 著



 元照

本書簡介

本書係依一九九九年新《海商法》立法而寫之教科書，分別就海商法之基礎論、總則、船舶所有權、船舶抵押權、船舶所有人責任限制、海事優先權、海上運送契約單一說與分割說爭議中作者確定「單一說」、貨物之裝載、卸載、授受與交付、載貨證券、海上運送人之免責事由、多式聯運、喜馬拉雅條款與至上條款、海上事故及國際海事立法最新趨勢等內容，綜合我國新舊《海商法》、各國法制及國際公約綜合比較、分析、評論，尤其作者在《海商法》，修正時正為立法委員，就法律案之草擬、審查、討論、協商到公布均詳細記載，作者更在立法時提出修正意見二十點，關係法條三十餘條，且大部分均成為新法內容，學者稱《賴來焜條款》，本書均深入說明理論依據，可為學者研究及司法實務上提供第一手資料與立法者意旨，為建構新海商法之基本概念，掌握海事立法符合國際立法新趨勢與新思維。

ISBN 957-30-1819-5



1C060PA

定價：550元



元照出版公司

地址：臺北市館前路18號5樓

電話：(02)2375-6688

網址：www.angle.com.tw

最新海商法論

賴來焜 著

元照出版公司

最新海商法論

1C060PA

2008 年 3 月 初版第 2 刷

作 者 賴來焜
出 版 者 賴來焜
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 550 元
專 線 (02)2375-6688
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 957-30-1819-5

謹獻給

先父 賴添旺（一九二八年七月廿六日申時生）

先母 吳秀英（一九二七年七月九日酉時生）

按先父母因筆者參選從政當選三日後同時罹難，時為一九九五年十二月七日（約），父母一輩子恩愛，樸實誠信、勤勞謙虛，願父母因黑金暴力之犧牲換回台灣真民主，真自由，真正義！

立法者意旨之表白（代序）

余自一九八五年起忝為教席，一九九五年放棄教職投入立法委員選後，嗣後三年六個會期均守在立法院最冷門之司法委員會及法制委員會，有幸對民法、刑法等大法在施行六十多年後第一次修正之際親自參與，三年均以專業、專心、專職——三專、認真、用功的從事立法，《最新海商法論》是我三年立法「三專」記錄之一部分。

我國《海商法》施行七十年之際，正逢第二度修正，我在主持朝野協商海商法修正案之前，先就海商法實質內容分析新舊法、各國法制及國際公約，特別提出修正意見二十點，涉及約三十個條文，大部分已成新海商法內容，願撰寫本書深入交待法律案之草擬、研擬、提出、審查、協商、討論至公布之立法程序之經緯，可為學生初學、學者研究、司法實務適用之第一手資料。基於法律自立法完成日起即是開始落伍或成為修正之對象，理所當然的學界前輩與道長們自為評論之目標與對象，法與時進則有功，祈願國家法治進步與發展。

離開議壇重回講壇，回首來時路，立法品質如何提升，選民水準如何提高，心愛司法如何清廉，台灣真民主何時達成，尤其在一九九五年十二月四日我有幸當選立法委員、十二月六日我雙親大人失蹤、十二月八日發現陳屍山溝，疑似「政治謀殺」，黑金政治對台灣民主法治精神嚴重過剝！近年生活寫照嘗以「學法、立法、用法，法平天下？」；「教書、寫書、讀書，書伴人生！」

二〇〇二年一月陽明山下

目 錄

第一章 海商法之概念論	1
第一節 海商法之意義	3
一、鑑往：各國見解紛歧	3
二、啟後：管見提出	4
第二節 海商法之特性	8
一、航海風險之特殊性	9
二、航運技術之專業性	9
三、海洋之涉外性（國際性）與趨同化	10
四、海上企業之大資本性與冒險性	10
五、海上債務之特殊性與衡平性	11
六、海商法之獨自性	11
第三節 海商法之對象論	12
一、適用之主體	13
二、適用之客體	14
三、適用之內容	14
第四節 海商法之歷史發展	15
一、古代：海商法之發軔時期	16
二、中世紀：私人編纂海事慣例時期	17
三、近世：國家制定海商法時期	19
四、當代：海商法國際趨同化時期	22
第五節 我國海商法之沿革論	23
一、《海商法》之源	23
二、第一次修正	24

三、第二次修正.....	24
第六節 海商法之最新發展.....	25
一、海事法律衝突漸減少，海商法日愈國際趨同化之新發展...	26
二、運送人責任加重，海商法趨向公平合理原則之新發展.....	26
三、海商法由「貨物」為中心走向以「船舶」為中心之新趨勢.....	27
四、海商法內涵增廣，保護性立法增強，建立以「海洋」為中心大海商法之新趨勢.....	27
五、科技發達，船舶科技與電子化，運送手段與責任趨於複雜多樣化之新發展.....	28
第二章 有關「通則」（§1～§5）章.....	29
第一節 問題提出.....	31
第二節 界定海商法「船舶」之定義（§1）.....	31
一、引論.....	31
二、評論.....	36
第三節 船長與海員之定義（§2）.....	41
一、引論.....	41
二、評論.....	43
第四節 海商法適用客體（船舶）之範圍（§3）.....	44
一、引論.....	44
二、評論.....	48
第五節 船舶之強制執行（§4）.....	55
一、引論.....	55
二、評論.....	58
第六節 海商法之法源與法律適用順序（§5）.....	68

一、引論.....	68
二、評論.....	72
第三章 船舶所有權（§6～§20）與船舶抵押權（§33～§37）	83
第一節 引論	85
第二節 船舶所有權之範圍（§7）	87
一、引論.....	87
二、評論.....	90
第三節 船舶所有權之讓與（§8、§9）	91
一、引論.....	91
二、評論.....	95
第四節 船舶共有（§11～§20）之存廢	110
一、海發會.....	110
二、行政院.....	112
三、立法院.....	113
第五節 船舶抵押權（§33～§37）	114
第四章 船舶所有人責任限制	117
第一節 船舶所有人責任限制之總覽	119
一、立法主義言.....	119
二、金額過低.....	119
三、除斥事由.....	119
第二節 船舶所有人責任限制之制度（§21）	121
一、引論.....	121
二、評論.....	130

第三節 責任限制之主體 (§21 II)	145
一、國際公約	145
二、我國《海商法》	148
第四節 責任限制之債權 (§21 I)	153
一、原《海商法》	154
二、新《海商法》	159
第五節 責任限制之除斥債權 (§22)	164
一、引論	164
二、評論	168
第六節 船舶價值之證明及估計標準 (§23)	175
一、引論	175
二、評論	178
第七節 責任限制之最新思潮與立法趨勢	179
一、就立法主義言：由「船價主義」趨向「金額主義」	179
二、就賠償金額言：被害人保護主義抬頭金額增加	180
三、就責任限制之債權與非限制債權言	186
四、就立法設計言	187
五、就責任限制之程序(Procedure for Limitation of liability)	187
第五章 海事優先權 (§24~§32)	189
第一節 前言——問題提出	193
第二節 海事優先權之起源、現狀與發展	197
一、海事優先權之起源	197
二、海事優先權之立法例	198
三、海事優先權之發展	199
四、海事優先權之趨同化	201

第三節 「船舶優先權」之正名	207
第四節 海事優先權之特性(unique)	210
一、海事優先權之「法定性」	211
二、海事優先權之「對物求償性」	211
三、海事優先權之「優先性」	212
四、海事優先權之「追及性」	213
五、海事優先權之「無條件性」(unconditional)	213
六、海事優先權之「祕密性」	214
七、海事優先權之「對世性」(against the world)	214
八、海事優先權之「未完性」(inchoate)	215
九、海事優先權之「實體性」	215
十、海事優先權之「專屬性」	216
十一、海事優先權之「不可分性」	216
十二、海事優先權之「時間性」	217
十三、海事優先權之「不可侵性」(不得自力救助)	217
十四、海事優先權之「國際性」	218
第五節 海事優先權之性質	219
一、問題說明——檢驗「定性理論」之最佳試劑	219
二、海事優先權性質之學說	221
第六節 海事優先權之債權 (§24)	239
一、引論	239
二、評論	245
第七節 海事優先權與船舶抵押權之關係 (§24 II) ...	258
一、海事優先權與其他權利間關係之總覽	258
二、海事優先權與船舶抵押權之關係	259

第八節 海事優先權、船舶留置權與船舶抵押權間之 位次	262
一、引論	262
二、評論	264
第九節 海事優先權之除斥債權 (§26)	268
一、引論	268
二、評論	270
第十節 海事優先權之標的 (§27、§28)	277
一、引論	277
二、評論	280
第十一節 海事優先權相互間之關係 (§29、§30) ...	284
一、引論	284
二、評論	288
第十二節 海事優先權之追及性 (§31)	296
一、引論	296
二、評論	299
第十三節 海事優先權之消滅 (§32)	302
一、引論	302
二、評論	305
 第六章 海上運送契約單一說與分割說爭論中我確定 「單一說」	313
第一節 引論 (§50、§63、§76)	315
第二節 相關法條之立法程序	317

一、貨物離船與運送責任 (§50)：海商法與其他法律適用 法域.....	317
二、貨物適當處置義務 (§63)：是否限於「裝」「卸」間 「固有海上期間」？.....	320
第三節 關於運送人責任之國際公約	324
一、一八九三年《哈特法》(The Harter Act).....	324
二、一九二四年《海牙規則》.....	325
三、一九六八年《威士比規則》(Visby Rules).....	332
四、一九七八年《漢堡規則》(Hambury Rules).....	335
第四節 國際比較法制之研析	339
一、德國法.....	339
二、法國法.....	339
三、日本法.....	341
第五節 分割法說與單一法說之理論探源	342
一、海上運送分割說之立論依據.....	342
二、海上運送單一說之立論依據.....	344
三、兩說之聲勢變遷.....	347
第六節 我國新舊法制	349
一、我國原《海商法》規定之解釋.....	349
二、行政院版：採海上運送分割說.....	353
三、立法院委員會審查：採分割說.....	354
四、立法院朝野協商及二、三讀會：依筆者建議改採「海上 運送單一說」.....	355
第七章 貨物之接受、裝載、卸載與交付	365
第一節 引論	367

第二節 裝載期間	369
一、裝載期間之修法過程	369
二、裝載期間之起算（§52 II）	372
三、完成裝貨準備（§52 I）	373
四、裝載準備完成之通知（§52 I）	373
五、自由期間	375
六、裝載期間之長短	375
七、裝載期間之計算（§52 II 本文）	375
八、超過合理裝卸期間（§52 II 但；§52 III）	376
九、一部貨物裝船（§48）	376
第三節 託運人對運送人之貨物情狀通知義務	376
一、修法程序	377
二、通知之主體	379
三、通知之內容	379
四、通知義務之歸責標準	380
五、對善意第三人之關係	380
第四節 有關裝載之地點、方法、費用負擔及注意義務標準	381
一、裝載之「地點」	381
二、裝載之「方法」	381
三、交運費用及裝船費用之負擔	382
四、裝載之注意義務標準	382
第五節 運送人對禁運物、偷運物、危害物及未報明物之處分	383
一、禁運物、偷運物及危害物——應拒絕運送（§64）	383
二、未報明貨物之處分（§65）	385

第六節 延滯費（§52 II 但）	386
一、延滯費之含義	386
二、延滯費之性質	387
三、延滯費期間(days on demurrage)	388
四、延滯費之效果	388
第七節 運送人貨物卸載之通知義務（§50 I）	388
一、件貨運送	389
二、傭船運送	389
第八節 卸載期間	391
一、卸載期間之起算（§52 II）	391
二、完成卸貨準備（§52 I）	391
三、卸載期間之計算	392
四、卸載期間之經過	392
第九節 運送人責任之消滅與受領權人求償權之除斥 期間（§56）	392
一、修法之程序	392
二、海上運送人責任之消滅（§56 I）	395
三、受領權人之求償請求權（§56 II）	396
第十節 貨物之交付、寄存與拍賣提存	399
一、貨物之實際交付	399
二、貨物之擬制交付	400
第八章 載貨證券(§53～§60)	403
第一節 引論	405
第二節 載貨證券之要式性：記載事項（§54 I）	405
一、新《海商法》之立法程序	405

二、載貨證券記載「事項」之比較法言.....	410
三、載貨證券之要式性.....	414
四、載貨證券發行之主體（§54 I；§53）：運送人載貨證券 制度.....	414
五、辨識貨物之同一性（§54 I ③）.....	416
六、運費之交付（§54 I ⑤）.....	418
第三節 不知條款(unknown clause)（§54 II）	419
一、作用：調和運送人與託運人之雙方利益.....	419
二、不知條款修法之沿革.....	420
第四節 載貨證券之效力（§54 III、§60、§74 I）	423
一、新《海商法》：理論不一、文義不明.....	423
二、立法主義.....	424
三、我國法制.....	425
四、載貨證券之物權效力.....	429
第九章 運送人之單位限制責任（§70 II、III、IV）	433
第一節 引論與修法程序	435
一、修法程序.....	435
二、問題提出.....	439
第二節 運送人之單位限制責任制度（§70 II）	440
一、國際公約.....	440
二、我國法制.....	443
第三節 貨櫃運送人之單位責任限制（§70 III）	447
一、貨櫃運送革命(Container revolution).....	447
二、貨櫃運送對海商法引發法律問題.....	447
三、貨櫃之「性質」.....	449

四、貨櫃運送之方式.....	451
五、在貨櫃運送「件數」(Package)之公約表現.....	452
六、我國法制.....	452
七、在貨櫃運送中「件數」(package)之爭議學說.....	454
第四節 運送人單位限制責任之阻卻事由	458
一、國際公約.....	458
二、各國立法.....	459
三、我國法制.....	460
第十章 海上運送人之免責事由	463
第一節 引論	465
第二節 船舶堪航能力與運送人免責事由 (§62)	466
一、堪航能力之意義.....	466
二、我國修法之過程.....	466
三、堪航義務之性質.....	469
四、堪航義務、商業上注意義務、直航義務與免責事由間之 關係.....	470
五、堪航義務之存在時間.....	471
六、堪航能力與運送人之免責事由.....	473
七、檢討.....	475
第三節 一般法定免責事由 (§69)	477
一、運送人一般免責事由.....	477
二、本次修正之程序.....	477
三、一般法定免責之「事由」.....	482
四、一般法定免責事由之總檢討.....	494
第四節 託運人故意虛報貨物之性質或價值 (§70 I)	