

修訂五版

Liu and Chen on Private International Law

國際私法論

劉鐵錚
陳榮傳

著



 三民書局



涉外民商法律關係在現今國際交通便捷，內、外國人交往頻繁下，已日漸增加且日趨複雜；相對地，我國涉外民事法律適用法因條文簡陋、規定不足，更有加強研究、增進了解之必要。而當前我國與大陸及港澳地區之涉外私法關係，涉及國際私法之原理，亦不容吾人忽視。

本書內容分為基礎論、連結因素論、外國人地位論、外國法適用論、準據法適用論、輔助法規論、民國一〇〇年新法概要、涉外民事訴訟法論及區際私法論等九大部分，條分縷析、論述詳盡，並輔以豐富之外國學說、立法例及判例，不僅可作為大學教科書之用，並可供實務界及有志於國際私法研究者參考之用。

ISBN 978-957-14-5388-0

(579)



9 789571 453880

NT. 700



修訂五版

Liu and Chen on Private International Law

國際私法論

劉鐵錚
陳榮傳

著



三民書局

國家圖書館出版品預行編目資料

國際私法論 / 劉鐵錚, 陳榮傳著. -- 修訂五版一刷. --
— 臺北市: 三民, 2010
面; 公分
參考書目: 面
ISBN 978-957-14-5388-0 (平裝)
1. 國際私法 2. 論述分析

579.9

99017415

◎ 國際私法論

著 作 人 劉鐵錚 陳榮傳
發 行 人 劉振強
著作財產權人 三民書局股份有限公司
發 行 所 三民書局股份有限公司
地址 臺北市復興北路386號
電話 (02)25006600
郵撥帳號 0009998-5
門 市 部 (復北店) 臺北市復興北路386號
(重南店) 臺北市重慶南路一段61號

出版日期 初版一刷 1996年10月
修訂三版一刷 2004年3月
修訂四版一刷 2008年9月
修訂五版一刷 2010年9月

編 號 S 571050

行政院新聞局登記證局版臺業字第〇二〇〇號

有著作權・不准侵害

ISBN 978-957-14-5388-0 (平裝)

<http://www.sanmin.com.tw> 三民網路書店

※本書如有缺頁、破損或裝訂錯誤，請寄回本公司更換。

修訂五版序

本書修訂四版於二年前出版後，涉外民事法律適用法在民國九十八年底為配合民法關於監護及輔助宣告制度的變革，微幅修正二條條文，該法也經歷其施行以來的第一次修正。民國九十九年四月三十日立法院通過該法的全面修正，總統於同年五月二十六日公布所有修正條文（簡稱新法），新法將在民國一〇〇年五月二十六日生效施行。

新法和舊法比較，無論在法條的數量、編排形式或實質內容方面，變動的幅度都很大。對於新法的相關論述，各界目前都有深切的企盼。本書作者參與新法的研修並負責具體條文的擬訂，對新法的立法理由及相關問題，均可提供參與討論及近距離觀察的心得，特藉本書此次修訂，專闢第七篇討論新法，並修改舊版關於禁治產宣告及監護等二章之內容，以拋磚引玉，促進相關之學術研究。

劉鐵錚 謹識

民國九十九年九月

修訂四版序

本書於民國八十五年十月出版時，已對我國各地區的法律彼此之間的法律衝突問題，以〈區際私法論〉的專篇予以討論，後來為因應香港及澳門的主權分別由英國及葡萄牙返還給中國，以及我國制定香港澳門關係條例，並將涉及香港或澳門的民事法律關係的規範納入其中，形成我國的區際私法與國際私法分庭抗禮的情況，本書乃於民國八十七年八月作了第一次局部修正。

民國九十三年二月，有感於第二版印行以來，書中所引述的國際公約及我國法律又有一些新的發展，本書又做了第二次修正。這四年多以來，海牙國際私法會議又通過了數個公約，我國的國籍法、入出國及移民法、民法總則及親屬編等，也都有重要的修正。本書此次的修訂重點，主要是將這些年來相關法律的發展，反映在本書之中。司法院院會剛通過的涉外民事法律適用法修正草案共有條文六十三條，本書還沒將其列為討論的重點。

國際私法近年來在學界及法院實務上，所受到的重視程度已有顯著提升，涉外實務問題的研究不但讓相關的條文活潑起來，也加強了國際司法學的縱深及廣度。希望本書的修訂，能夠協助讀者掌握當代國際私法的精華及脈絡。

劉鐵錚 謹識

民國九十七年八月

初版序

國際交通愈發達，各國人民往來愈頻繁，涉外法律關係之發生，必也愈為增多，當事人間之糾紛自亦所難免，涉訟於法院時，為確定應適用之法律，其解決之道，惟國際私法是賴。為配合時代之進步，使涉外法律關係之適用法律更趨公平合理，本世紀七〇年代以還，眾多國家紛紛大幅修正其國際私法，彼等國家重視斯學之態度可見一斑。而以歐洲國家為主之海牙國際私法會議，以及以美洲國家為主之泛美國際私法會議，各自歷經一世紀不懈之努力，藉定期集會，持續研究，不斷的以簽訂國際公約之方式，以促進國際私法之進步與統一。歐美國家對衝突法學之重視，除令人敬佩外，相較之下，也著實令吾人汗顏。

三民書局劉振強先生關心法學教育、熱心出版事業，十餘年前多次枉駕，盛情邀約撰寫國際私法教科書。時間飛逝而過，本人雖常覺力有未逮，但在三民書局編輯部先生們鍥而不舍、熱心催稿下，復得學棣陳榮傳博士之鼎力支持，協助撰稿，本書終得問世。心頭重擔得以卸下，頗感安慰。

本書共分八篇，幾已涵蓋國際私法各個領域。茲簡介如下：

一、基礎論：介紹國際私法一些基本問題，包括國際私法學之演進及國際私法之立法沿革等問題。

二、連結因素論：連結因素為連結涉外法律關係與一國實體法之基礎，為國際私法法規構成要素之一。本篇擇要介紹數種。

三、外國人地位論：國際私法係以涉外法律關係為規範對象，一言涉外法律關係必涉及外國人或外國地，則外國人在內國公私法上究享何種權利與盡何種義務，似也應有一概括之認識。

四、外國法適用論：涉外法律關係之準據法，雖不限於外國法，即內國法有時亦為應適用之法律。然適用內國法時，雖與對內國法律關係適用內國法，無所差異，惟在以外國法為準據法時，則產生若干特殊問題，有特予討論之必要。

五、準據法適用論：分通則與分則兩部分。前者就準據法適用之共通問題，整理數項原則，加以說明；後者則係針對各種涉外法律關係，分別詳細探討其準據法適用之對象、立法主義及所生問題等。

六、輔助法規論：輔助法規者，非直接對涉外法律關係決定應適用何國法律之法規，而是用來補充解決法律適用時所生之問題。其包含之問題甚多，本書儘量予以納入討論。

七、涉外民事訴訟法論：本篇涉及各種訴訟程序上之問題，但僅擇其與涉外案件有重要關係者論之。包括裁判管轄權問題，外國法院判決承認與執行，以及外國仲裁判斷等諸問題。

八、區際私法論：我國當前與大陸地區及未來與港澳地區之關係，情況特殊。民商案件如何肆應，涉及國際私法之原理，亦有特別注意之必要。

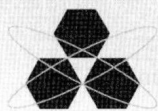
作為大學教科書，內容既不應太簡略，也不應過分龐雜，取捨之間極為困難；惟據本人二十餘年教學經驗，雖知本書內容甚多部分，因受時間所限，在授課時必須省略，但如能由同學自行閱讀自修，相信會對國際私法整體之了解與啟發，有所幫助。又本書在體例編排與資料提供上，學棣賴來焜博士協助甚多，併此致意。最後本人願意以此書獻給劉師清波及馬師漢寶二位恩師，以表示最大之敬意：

劉師在政大法律學系於民國五十年草創時，即曾參與教學及系務之發展規劃，協助學校推動系務，奠定良好基礎，及後主持系務，在延攬培育師資、加強出版研究上，功不可沒。

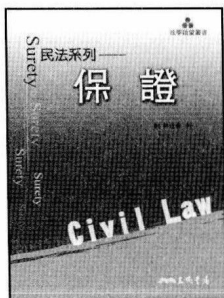
馬師自臺大研究所授業以來，三十年間受其鼓勵提攜甚多，在為人及處世上，尤為吾人學習之榜樣，及後得以追隨其參與解釋憲法及統一解釋法令之工作，其溫文儒雅之風範，令人敬佩。

劉鐵錚 謹識於司法院

民國八十五年八月



法學啟蒙叢書

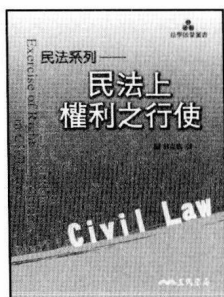
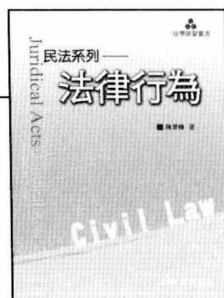


◎ 保 證 林廷機／著

想了解保證之法律制度，卻因為法律條文太過龐雜，專業的法律教科書又太過艱深，讓您「不得其門而入」嗎？本書以淺顯的用語，引導讀者領略保證契約之「意義」、「成立」、「效力」，輔以圖示方法說明當事人間權利義務關係。待基本觀念架構好，再進一步探究特殊種類保證與實務操作模式，相信您也能成為保證達人！

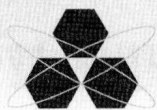
◎ 法律行為 陳榮傳／著

本書討論法律行為的基本問題，筆者儘量以接近白話的語法寫作，希望能貼近目前法律系學生的閱讀習慣，並降低各種法學理論的爭辯評斷，以方便初學者入門。此外，為使讀者掌握相關司法實務的全貌，內文中儘可能納入最高法院的相關判決、判例，希望藉由不同時期的案例事實介紹，能描繪出圍繞著這些條文的社會動態及法律發展，讓讀者在接受真正的法律啟蒙之外，還能有一種身在其中的感覺。

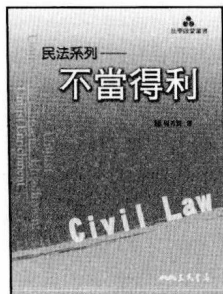


◎ 民法上權利之行使 林克敬／著

本書專門討論權利之行使與義務之履行。內容不僅介紹民法中之各種權利，而且也探討如何行使權利，才不會超過權利應有的界限。司法實務上最容易產生的民法爭議主要集中於權利界限模糊的問題，本書特別論述民法的「誠實信用原則」（民法的帝王條款）與「禁止權利濫用原則」對於處理權利界限模糊所具有的特殊功能，並探討以上兩原則對於人民如何守法、國會如何立法及法院如何進行司法審判所具有之深遠影響。



法學啟蒙叢書

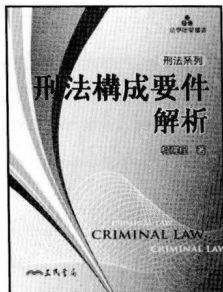
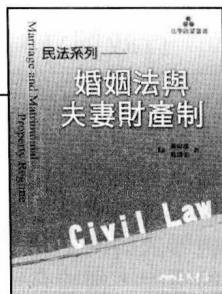


◎ 不當得利 楊芳賢／著

本書涉及民法上不當得利的規定，架構上，主要區分不當得利之構成要件與法律效果。本書，首先為教學性質之說明，於各章節開始處，以相關實例問題作引導，簡介該章節之法律概念，儘量以實務及學說上之見解詳做解析；其次，則進入進階部分，即最高法院相關判決之歸納、整理、分析與評論；最末，簡要總結相關說明。期能藉由本書之出版，讓欲學習不當得利規定及從事相關實務工作之讀者，更易掌握學習與運用法律規定之鑰。

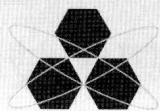
◎ 婚姻法與夫妻財產制 戴東雄、戴瑀如／著

本書主要內容以「婚姻」為主軸，說明婚姻如何成立、解消及因婚姻所生之各種權利與義務，特別是關於夫妻財產制之相關規定。因此全書分為兩大編，第一編為結婚與離婚，第二編則以夫妻財產制為中心。於各編之後另附有實例題，期能使讀者了解如何適用法條及解釋之方法，以解決相關法律爭議問題。

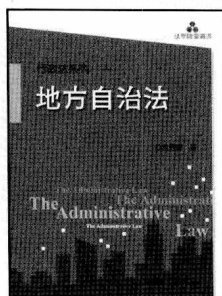


◎ 刑法構成要件解析 柯耀程／著

本書的內容，先從構成要件的形象，以及構成要件的指導觀念，作入門式的介紹，再對構成要件所對應的具體行為事實作剖析，進而介紹構成要件在刑法體系中的定位，並就其形成的結構，以及犯罪類型作介紹。本書在各部詮釋的開頭，採取案例引導的詮釋方式，並在論述後，對於案例作一番檢討，以使學習者，能有一個較為完整的概念。期待本書能成為一個對於構成要件的理解較為順手的工具。



法學啟蒙叢書

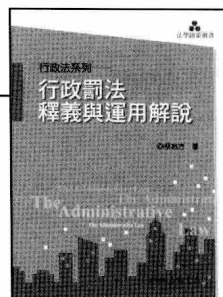


◎ 地方自治法 蔡秀卿／著

本書內容大致上分為三大部分，一為地方自治之基礎概念，二為住民自治部分，三為團體自治部分。本書特色，除以法理論為重外，並具歷史性、前瞻性及國際性之特色。基本上是教科書性質，並有實務檢討、外國法介紹及現行法制檢討，適合學生、實務界及學界閱讀。

◎ 行政罰法釋義與運用解說 蔡志方／著

本書針對民國95年2月5日開始施行，全文46條的「行政罰法」，逐條就它的意義、可能存在的疑義、本法不同條文規定間的關係和本法與其它法規規定的關係，以及實際上要如何運用，用淺顯易懂的白話和比較輕鬆的口吻，就各條規定所根據的嚴肅法理，作了徹底的解說，很適合所有需要認識、理解和適用這一部法規的法律人和一般民眾參考。



三民網路書店
www.sanmin.com.tw

書種最齊全・服務最迅速

現在加入網路書店會員

憑通關密碼：**B9479**

首次購書即可享15%
紅利積金

好康多多~

1. 滿\$350便利超商取書免運費
2. 平時購書享3%~6%紅利積金
3. 隨時通知新書及優惠訊息



國際私法論

目 次

修訂五版序

修訂四版序

初版序

第一篇 基礎論

第一章	國際私法之概念	3
第一節	國際私法之意義	3
第二節	國際私法存在之條件	5
第三節	國際私法之名稱	7
第二章	國際私法之性質	12
第一節	國際私法是國際法抑國內法	12
第二節	國際私法是公法抑私法	14
第三節	國際私法是程序法抑實體法	16
第三章	國際私法之根據及法源	18
第一節	國際私法之根據	18

第二節	國際私法之法源	20
第四章	國際私法之研究方法及範圍	24
第一節	國際私法之研究方法	24
第二節	國際私法之研究範圍	26
第五章	國際私法學之演進	31
第一節	古代（第十世紀以前）	31
第二節	義大利學派	32
第三節	法蘭西學派	35
第四節	荷比學派	36
第五節	德國學派	37
第六節	義法學派	43
第七節	英美學派	44
第六章	國際私法之立法沿革	57
第一節	國內立法之沿革	57
第二節	國際立法之沿革	60

第二篇 連結因素論

第一章	連結因素之意義與種類	73
第二章	屬人法之兩大原則	75
第三章	國 籍	78
第一節	國籍之意義	78

第二節	國籍法之立法體制	79
第三節	國籍法之立法原則	80
第四節	生來國籍之取得	84
第五節	傳來國籍之取得	87
第六節	國籍之喪失	98
第七節	國籍之回復	103
第八節	國籍之衝突	105
第四章	住 所	112
第一節	住所之意義	112
第二節	住所之重要性	113
第三節	住所之確定	114
第四節	住所之衝突	115
第五章	當事人意思	119
第一節	當事人意思自主原則之意義	119
第二節	實體法上與國際私法上當事人意思自主之原則	119
第三節	有關當事人意思自主原則之學說	120
第四節	當事人意思自主原則之實際運用	122
第五節	我國法律之規定	124
第六節	當事人意思自主原則之有關問題	126

第三篇 外國人地位論

第一章	外國自然人之地位	131
第一節	緒 言	131
第二節	外國自然人地位之沿革	132

第三節	外國自然人之國際保護·····	137
第四節	外國自然人地位之制度類型·····	142
第二章	外國自然人在我國法律上之地位·····	150
第一節	國籍、華僑與外國人·····	150
第二節	公法上權利·····	152
第三節	公法上義務·····	160
第四節	私法上權利·····	161
第三章	外國法人之地位·····	169
第一節	法人之國籍與外國法人·····	169
第二節	外國法人之認許·····	172
第三節	外國法人在我國之法律地位·····	175
第四節	外國政府在我國之地位·····	179

第四篇 外國法適用論

第一章	外國法之性質·····	185
第一節	緒 言·····	185
第二節	外國法之意義·····	186
第三節	外國法性質之爭議·····	186
第四節	外國法性質之平議·····	190
第二章	外國法適用之職權·····	196
第一節	法院適用外國法之困難·····	196
第二節	法院適用外國法之職權·····	197

第三章	外國法之證明	200
第一節	外國法之舉證責任	200
第二節	外國法之證明方法	202
第四章	外國法之不明	208
第一節	外國法不明之意義	208
第二節	外國法不明之處理	209
第五章	外國法適用之錯誤	213
第一節	外國法適用錯誤之意義	213
第二節	外國法適用錯誤之救濟	214
第六章	外國法適用之限制	216
第一節	緒言	216
第二節	外國法適用限制之立法方式	217
第三節	外國法適用限制之困難	218
第四節	國際私法上公序良俗條款功能之分析	220
第五節	外國法適用限制之救濟	222
第六節	我國現行法上公序良俗條款之釋義	224

第五篇 準據法適用論

第一章	通則	231
第一節	準據法法規之結構	231
第二節	準據法法規之形式	232
第三節	準據法之確定	233

第四節	準據法之名稱·····	235
第五節	多數準據法之適用方式·····	238
第二章	權利能力·····	240
第一節	緒 言·····	240
第二節	特別權利能力之準據法·····	241
第三節	一般權利能力之準據法·····	241
第四節	我國現行規定之析論·····	244
第三章	行為能力·····	246
第一節	緒 言·····	246
第二節	行為能力之準據法·····	247
第三節	我國現行規定之析論·····	248
第四章	監護、輔助宣告·····	254
第一節	緒 言·····	254
第二節	監護、輔助宣告之國際管轄權·····	255
第三節	監護、輔助宣告要件之準據法·····	257
第四節	監護、輔助宣告效力之準據法·····	260
第五節	外國監護、輔助宣告之承認·····	262
第六節	監護、輔助宣告之撤銷·····	263
第五章	死亡宣告·····	265
第一節	緒 言·····	265
第二節	死亡宣告之國際管轄權·····	266
第三節	死亡宣告之準據法·····	270
第六章	法 人·····	274