

# 專題研討：國際私法在涉外案件中的攻防策略

與談人：陳榮傳教授(臺北大學法律學系教授)

## 壹、國際私法的定義

- ◆ 國際私法的實質內容
- ◆ A國籍甲公司僱用B國人乙到C國工作。
- ◆ 從實體法的角度，A國法、B國法及C國法各應考慮什麼？
- ◆ 甲、乙之間就涉外勞動關係發生爭議，無論乙主張甲未依約給付薪資、甲違法予以歧視或甲不當予以解僱，而在法院涉訟時，內國法院將面對三類國際私法的問題：(一)如當事人向內國法院起訴，內國法院是否有管轄權？(二)內國法院如有管轄權，應依何國法律解決當事人之間的爭議？(三)如當事人已向外國法院起訴並由該法院作成判決，內國法院是否應予以承認與執行？

國際私法的定義和範圍

- ◆ 國際私法是國際法？
- ◆ 國際私法是私法？
- ◆ 國際私法的定義：形式的定義？實質的定義？
- ◆ 國際私法的法源

## 貳、國際私法在涉外案件中的攻防策略

攻防策略 1：法院管轄權

- ◆ 向內國法院起訴 v. 抗辯內國法院無管轄權
- ◆ 國際管轄權的法源及判斷基準
- ◆ 普通審判籍和特別審判籍
- ◆ 法庭不便利原則的運用

攻防策略 2：國際私法的性質

- ◆ 內國法院依憲法第 80 條應直接適用內國法？
- ◆ 法院如何決定應適用之法律？
- ◆ 涉外民事法律適用法第 30 條
- ◆ 應適用而未適用國際私法：違背法令

攻防策略 3：國際私法的法源

- ◆ 準據法應依內國國際私法決定？
- ◆ 得依外國國際私法或國際公約決定？
- ◆ 反致及先決問題
- ◆ 最重要之牽連關係、最密切之牽連關係

攻防策略 4：定性問題

- ◆ 法律關係的定性應依內國法？
- ◆ 應依外國法或比較法？
- ◆ 實際案例：空難賠償、離婚後子女之監護、繼承

#### 攻防策略 5：準據法的切割適用

- ◆ 準據法對系爭法律問題應一體適用？
- ◆ 或可以切割適用？
- ◆ 例如：勞動條件的最低保障 v. 薪資

#### 攻防策略 6：適用準據法的範圍

- ◆ 適用外國法的範圍包含其國際私法 v. 不包含其國際私法
- ◆ 適用外國法的範圍包含其公法 v. 不包含其公法
- ◆ 適用外國法的範圍包含其程序法 v. 不包含其程序法

#### 攻防策略 7：準據法國參加的國際公約

- ◆ 適用外國法的範圍包含國際公約 v. 不包含其國際公約
- ◆ 公約如何判斷是自動履行或非自動履行？
- ◆ 歐盟的公約、條例及指令的效力如何？

#### 攻防策略 8：公序良俗問題

- ◆ 外國法的規定 v. 內國的公序良俗
- ◆ 內國的公序良俗如何認定？

#### 攻防策略 9：國際法的適用

- ◆ 國際法的法源
- ◆ 什麼法院有適用國際法的義務？
- ◆ 國際公約或慣例得作為準據法？
- ◆ **Lex mercatoria** 在商法上的運用

#### 攻防策略 10：國內法和國際法的牴觸

- ◆ 國內法和國際法牴觸的案例：
- ◆ 應優先適用國內法？
- ◆ 應優先適用國際法？

#### 攻防策略 11：外國法院判決的效力

- ◆ 外國法院判決承認與執行的要件
- ◆ 民事訴訟法第四〇二條規定：「外國法院之確定判決，有下列各款情形之一者，不認其效力：一、依中華民國之法律，外國法院無管轄權者。二、敗訴之被告未應訴者。但開始訴訟之通知或命令已於相當時期在該國合法送達，或依中華民國法律上之協助送達者，不在此限。三、判決之內容或訴訟程序，有背中華民國之公共秩序或善良風俗者。四、無相互之承認者。」「前項規定，於外國法院之確定裁定準用之。」
- ◆ 強制執行法第四條之一規定：「依外國法院確定判決聲請強制執行者，以該判決無民事訴訟法第四百零二條各款情形之一，並經中華民國法院以判決宣示許可其執行者為限，得為強制執行。」

## 參、結 語

提高涉外意識  
加強案例研析  
注意法律發展