

学校编码: 10384

密级_____

学号: 22320111154322

韩国对中国渔船海上管辖权纠纷及解决

BO
RAM
LEE

指导教师
朱晓勤教授

厦门大学

硕士学位论文

韩国对中国渔船海上管辖权纠纷及其解决

The Maritime Jurisdiction Dispute between Korea and
Chinese Fishing Boats and Its Resolution

BO RAM LEE

指导教师姓名: 朱晓勤 教授

专业名称: 海洋事务

论文提交日期: 2013年 月

论文答辩时间: 2013年 月

2013年 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1.经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2.不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

摘要

在《联合国海洋法公约》(以下简称《公约》)与《韩中渔业协定》生效之后,《韩中渔业协定》没能有效解决“水产资源的管理与保护”、“渔民的基本权利与生存问题”、“执行专属经济区(EEZ)管辖权”这三个方面的冲突,给韩中两国政府海上执法部门带来了许多困惑和难题。每次发生韩国海警与中国渔民的冲突或者死亡事故,韩中两国民众最关心的问题是韩国海警的执法过程是否合法,处置中国渔民有没有公正,怎样预防与解决冲突问题。

如果根据《公约》来分析这些人员伤亡案件,《公约》所规定的法律不能解决各国在行使管辖权过程中的矛盾与冲突。此外,学术界对国家海上管辖权的研究尚不够深入,在许多方面还存在分歧。

为了保障专属经济区(EEZ)制度的健康发展,实现两国民众对于“合法行使国家管辖权”与“保障渔民的基本法律权利”的要求,进行国家海上管辖理论与实践方面的探索,具有重要的现实价值。

韩中两国同是沿海大国,在海洋管理方面都面临很多问题。如何有效的行使国家海上管辖权,维护沿海人民的权利是两国要解决的现实问题。为了明确国家管辖权的合理性,促进更深入的学术研究,本文从《公约》中关于海域管辖权的主要规定着手,以韩国行使管辖权的过程为主,分析实体法与程序法存在的问题。因为从2007年之后,就没有因违反《韩中渔业协定》而被中国方面逮捕的韩国渔船(现在韩国渔船因捕捞而被逮捕的事故主要发生在日本海域),所以韩中海上管辖权的问题主要在韩国公权力与中国渔民之间发生。

除了通过刑法、刑事诉讼法分析国家管辖权问题,笔者同时参考了一些与韩中两国情况相似的沿海国的立法与行政政策,并借鉴这些先进的经验,结合韩中两国的具体国情,提出一些可在韩中两国行政与国际条约问题上进行补充的法律要素。

本文总共分为六章。第一章(联合国海洋法公约时代与变化)论述《公约》的基本概念与《韩中渔业协定》时代所带来的问题。第二章(沿海国的海上管辖权)专门论述沿海国海上管辖权的原则与形式、韩中两国的管辖权状况。第三章

(韩中两国海上执法管辖权问题)分析韩国政府公权力对外籍船舶管制稽查过程,分析“《刑法》管辖权原则、海上执行《刑事诉讼法》上强制措施、执法单位、紧追权、武力使用”等争论的问题。第四章(其他国家海上管辖权的经验)考察先进沿海国家立法、行政、缔结条约状况,找出这些国家行使海上管辖权的经验和教训。第五章(解决韩中海上管辖权纠纷的途径)通过上述的综合考察,评价现在韩中两国之间所实行的政策法律效果,提出韩中两国专属经济区(EEZ)合理健康发展的法律政策,建议共同发展方向。

关键词: 联合国海洋法公约: 专属经济区: 中韩渔业协定: 海上管辖权: 争议性问题

Abstract

After the United Nations Convention on the Law of the Sea (UNCLOS) and China-Korean Fishery Agreement took effect, both countries simultaneously started ocean jurisdiction system. When starting to implement the jurisdiction system, South Korea and China have foreboded that the problem of conflict between public power and private persons in both countries would occur. However, both countries didn't expect that such death incidents would occur one after another.

After experiencing this tragedy, South Korean and Chinese people expected the government to put forward effective policies for preventing death incident. It is worth our special attention whether both parties have legal and policy basis in the process and the result of exercising national jurisdiction.

The basic concept of national jurisdiction is derived from the UNCLOS. However, as everyone knows, the UNCLOS belongs to a law adjusting the marine relationship among various countries in the peacetime. The system of jurisdiction at sea established by it mainly applies to daily time. The UNCLOS doesn't involve the influence of armed conflict on national jurisdiction at sea.

If these personal casualty cases are analyzed according to the UNCLOS, laws specified in the UNCLOS cannot resolve contradictions and conflicts among various countries in the process of exercising jurisdiction. In addition, the research on national jurisdiction at sea is not deep enough in the academic world and there are divergences in many aspects.

To guarantee healthy development of Exclusive Economic Zone (EEZ) system and realize requirements of the common people in both countries for "lawful execution of national jurisdiction" and "guarantee of basic legal rights of fishermen", the exploration on the theory and practice of national jurisdiction at sea has an important realistic value.

Both China and South Korea are great powers along the coast which face many problems in the aspect of marine governance. How to effectively execute national jurisdiction at sea and maintain rights of people along the coast becomes a realistic problem to be solved by both countries. To define the rationality of national jurisdiction and promote deeper academic research, starting from the main jurisdiction

of sea area in the UNCLOS, this paper analyzes problems existing in substantive law and procedural law mainly in terms of the process of jurisdiction execution by South Korea. Since 2007, there are no South Korean fishing vessels arrested by China due to violation against China-Korean Fishery Agreement (now, accidents of South Korean fishing vessels arrested due to fishing mainly occur in Japanese sea area). Therefore, the problem of China-Korean jurisdiction at sea mainly occurs between South Korean public power and Chinese fishermen.

Besides the analysis on national jurisdiction through criminal law and criminal procedural law, the author also refers to legislative and administrative policies of some adjacent sea countries with similar conditions of South Korea and China and puts forward some supplementary law elements on administration and international agreement issues of China and South Korea.

This paper is divided into six chapters. Chapter one (Era of United Nations Convention on the Law of the Sea and Variation) discusses the basic concept of the UNCLOS and problems caused by the era of China-Korean Fishery Agreement. Chapter two (Jurisdiction at Sea of Coastal States) specially discusses the principle and form of jurisdiction at sea of adjacent sea countries and status of jurisdiction of China and South Korea. Chapter three (Enforcement Jurisdiction at Sea by South Korea and China) analyzes the process of control and inspection over foreign vessels by public power of South Korean government and finds out controversial problems on criminal law and criminal procedural law. Chapter four (Experience of Jurisdiction at Sea by Some Other Countries) investigates legislative, administrative and contract conditions of advanced adjacent sea countries. Chapter five (Resolution for Jurisdiction Dispute at Sea) puts forward policies of reasonable and healthy development of EEZ in China and South Korea for reference through integrated survey above, evaluates the effect of policies and laws implemented by China and South Korea and recommends common development direction.

Key Words: UNCLOS, EEZ, China-Korean Fishery Agreement, jurisdiction, controversial problems

目 录

摘 要	I
English Abstract.....	III
第 1 章 联合国海洋法公约时代与变化.....	1
1.1 《联合国海洋法公约》的概况	1
1.2 韩中两国加入《公约》与《韩中渔业协定》的开始	1
1.3 本课题的提出及研究内容	5
第 2 章 沿海国的海上管辖权	8
2.1 海上管辖权的基本概念	8
2.2 海上管辖权的依据	8
2.2.1 属地管辖原则.....	9
2.2.2 属人管辖原则.....	9
2.2.3 专属管辖原则.....	10
2.2.4 保护性管辖原则.....	11
2.2.5 普遍性管辖原则.....	11
2.3 海上管辖权的形式	12
2.3.1 立法管辖权.....	12
2.3.2 执法管辖权.....	13
2.3.3 司法管辖权.....	13
2.4 韩中两国海上管辖状况	13
2.4.1 韩国海上管辖状况.....	14
2.4.2 中国海上管辖状况.....	16

第 3 章 韩中两国海上执法管辖权问题.....	20
3.1 韩国对非法外国船舶的处理过程.....	21
3.2 刑法上问题.....	24
3.3 刑事诉讼法上问题.....	24
3.4 韩国执法单位问题.....	28
3.5 行使紧追权问题.....	34
3.6 武力使用问题.....	35
第 4 章 其他国家海上管辖权的经验.....	37
4.1 主要海洋国家海上管辖概况.....	37
4.1.1 美国.....	37
4.1.2 日本.....	37
4.1.3 俄罗斯.....	38
4.1.4 加拿大.....	39
4.2 海洋国家主要涉海法律概况.....	41
4.2.1 关于海上管辖的主要法律.....	41
4.2.2 关于海上管辖程序的主要法律.....	41
4.2.3 关于武力使用的主要法律.....	43
4.3 小结.....	44
第 5 章 解决韩中海上管辖权纠纷的途径.....	46
5.1 建立综合性的国际合作管理机构.....	46
5.2 通过国际合作超越刑法原则的界限.....	46
5.3 完善海上执法制度, 实现《刑事诉讼法》的理念.....	47
5.4 统一海上执法单位.....	48

5.5	共同研究实效合理的紧追权方案	49
5.6	寻找使用武力问题的共识	49
	结 语	50
	参 考 文 献	51

厦门大学博硕士论文摘要库

Table of Contents

Chinese abstract	I
English Abstract.....	III
Chapter I Era of United Nations Convention on the Law of the Sea and Variation.....	1
1.1 Overview on United Nations Convention on the Law of the Sea	1
1.2 Start of UNCLOS and China-Korean Fishery Agreement	1
1.3 Value and contents of this research	5
Chapter II Jurisdiction at Sea of Coastal States.....	8
2.1 Principle of jurisdiction at sea	8
2.2 The basis of maritime jurisdiction.....	8
2.2.1 Principle of territorial jurisdiction	9
2.2.2 Principle of personal jurisdiction	9
2.2.3 Principle of exclusive jurisdiction	10
2.2.4 Principle of protective jurisdiction.....	11
2.2.5 Principle of universal jurisdiction	11
2.3 Form of jurisdiction at sea.....	12
2.3.1 Legislative jurisdiction.....	12
2.3.2 Enforcement jurisdiction.....	13
2.3.3 Judicial jurisdiction	13
2.4 Status of jurisdiction at sea in South Korea and China	13
2.4.1 Status of jurisdiction at sea in South Korea	14
2.4.2 Status of jurisdiction at sea in China.....	16
Chapter III Enforcement Jurisdiction at Sea by South Korea and China	20

3.1	Judicial handling process for illegal foreign vessels by South Korea	21
3.2	Problems in terms of criminal law	24
3.3	Problems in terms of criminal procedural law	24
3.4	Problems in terms of domestic law enforcement unit	28
3.5	Matters of Right of Pursuit	34
3.6	Matters of using force.....	35
Chapter IV Experience of Jurisdiction at Sea by Some Other Countries.		37
4.1	Overview on jurisdiction at sea by some major maritime states.....	37
4.1.1	America.....	37
4.1.2	Japan	37
4.1.3	Russia.....	38
4.1.4	Canada.....	39
4.2	Overview on major maritime laws of coastal states.....	41
4.2.1	Major law on jurisdiction at sea.....	41
4.2.2	Major law on procedure of jurisdiction at sea	41
4.2.3	Major law on use of force	43
4.3	Summary	44
Chapter V Resolution for Jurisdiction Dispute at Sea		46
5.1	Establishment of comprehensive international cooperation agency	46
5.2	Overcoming the limits of criminal law principles through international cooperation.....	46
5.3	Realization of principles of criminal procedural law through improvement on maritime enforcement system	47
5.4	Unification of maritime enforcement unit.....	48
5.5	Joint research on enforcement of Right of Pursuit	49
5.6	Mutual understanding of using force.....	49

Conclusion50

Reference51

厦门大学博硕士学位论文摘要库

第 1 章 联合国海洋法公约时代与变化

21世纪是海洋时代,海洋已成为人类不可缺少的生存空间。随着人类在经济、军事、科学方面利用海洋的范围愈来愈广,各国海上管辖权的争议与冲突事件也日趋增加。世界各国为了解决与海洋有关的问题,从1958年到1982年,历经14年谈判与多次联合国海洋法会议,终于通过了《联合国海洋法公约》(以下简称《公约》)。

1.1 《联合国海洋法公约》的概况

《公约》所确立的海洋制度以划分海洋区域并在此基础上建立海洋权利制度为特征。国家对海洋享有的权利根据六类主要区域来确定,即领海、毗连区、专属经济区、大陆架、公海和海底。在海洋区域划分的基础上,《公约》分别确立了缔约国的海洋航行权、管辖权、资源利用、科学考察和环境保护等五个方面的海洋权利和义务。这些权利和义务在不同的海洋区域行使的方式不同,沿海国按照每个区域的国际条约、国内法律法规规定义务来行使权力,由此而产生的争端解决方式也存在一定的差别。正是这些差别,反过来对海洋争端解决实践中法律诉求的确定产生关键性的影响。^[1]

在国际海洋实践中,一些国家对《公约》所确立的法律制度持不同意见,不接受《公约》所确立的相关制度(如美国认为《公约》关于国际海底区域的规定不符合其利益而拒绝加入);还有一些国家因对《公约》确定管辖权的方式与范围的理解不同而存在争议(如专属经济区管辖权、大陆架划界问题等争议)。^[2]

国际法、海洋法学界对《公约》产生的变化与问题一直进行着深入的研究。作为沿海国家,韩中两国也在上个世纪90年代进入了新海洋法时代,开始研究国家海洋权益和发展方向。

1.2 韩中两国加入《公约》与《韩中渔业协定》的开始

1982年12月10日《公约》签字生效以后,世界海洋秩序的最大变化是新定义了专属经济区与大陆架的概念。《公约》不仅包括了传统海洋法中的领海、

公海，还增加了对于专属经济区的定义。自从《公约》生效以后，许多国家加入了《公约》，并宣布对其专属经济区、大陆架的经济活动权利与管辖权。上个世纪 90 年代，以远洋渔业为主的韩国和中国也感受到世界海洋秩序的变化，对《公约》的加入问题开始关注。韩中两国已经加入了联合国，对海域划分的问题，基本上支持 200 海里专属经济区概念。但是韩中两国顾及到两国之间的海域重叠、保护传统渔业等一系列存在的问题，直到 1996 年，两国都未加入《公约》。

1996 年，日本以禁止韩中两国渔船捕捞活动、保护沿岸日本渔民、确保超过 12 海里领海以外的韩中日重叠海域的管辖权为目的，放弃 EFZ (Exclusive Fisheries Zone, 排他的渔业水域)，加入《公约》，宣布 200 海里专属经济区、大陆架的管辖权。

为了应对日本宣布 200 海里专属经济区的变化，韩国则先于中国，于 1996 年 1 月将批准书交给联合国，2 月正式生效。中国于同年 5 月批准了《公约》，1998 年又颁布了《专属经济区和大陆架法》，韩中两国也开始了新的海洋时代。

虽然《公约》已经规定了海洋区域的权益与管辖权，但并未指出专属经济区的划界原则，也未明确划分专属经济区的界线的法律规则。并且，由于黄海是面积不足 40 万 km^2 的半封闭海，韩中沿岸间的相向距离没有一处超过 400 海里，因此在黄海韩中之间存在约 6 万 km^2 的争议海域。此外在东海海域也约 18 万 km^2 的争议海域。^[3]

韩中两国为了新的海域划分方式所带来的渔业资源管辖问题，在 1998 年 11 月签订了《韩中渔业协定》，于 2001 年 6 月开始执行。但是在《韩中渔业协定》也没确定争议海域如何划分，就定为黄海的“暂定措施水域”与东海的“维持现在渔业活动水域”。(参见“表 1-1”与“图 1-1”)

表 1-1 《韩中国渔业协定》的争议海域区分 2012

Table 1-1 Distinction between the Dispute Waters of Korea and China Fishery Agreement 2012

海域	海域名称	权力		管理方式
		法律制定	管辖权	
黄海	暂定措施水域	韩中渔业联合委员会	属人主义	通过韩中渔业联合委员会共同管理
		商量	(船旗国主义)	
东海	维持现在渔业活动水域	韩中两国协议	属人主义 (船旗国主义)	维持韩中两国传统渔业, 但必须尊重各国的法律

资料来源:韩中渔业协定解说 2012 (韩国外交部 www.mofa.go.kr)

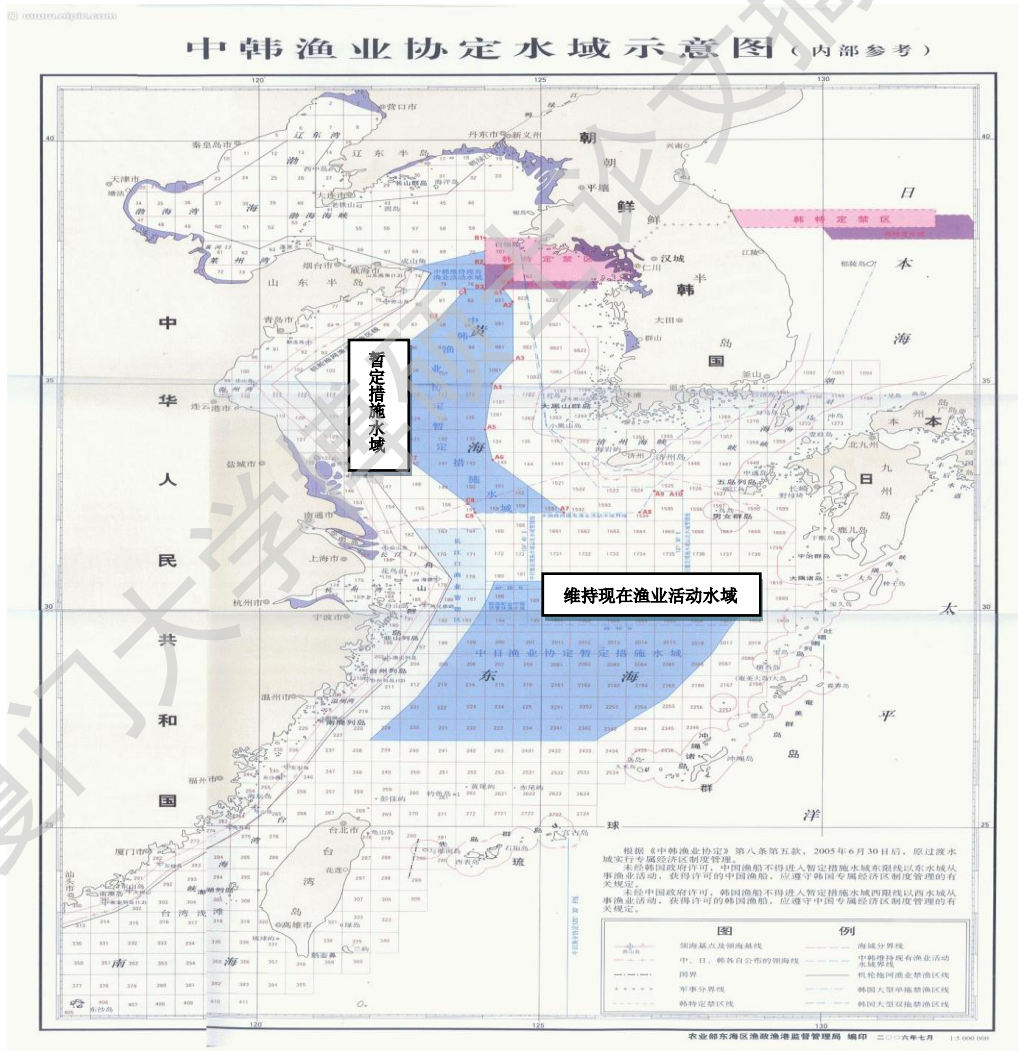


图 1-1 中韩渔业协定水域示意图

Fig. 1-1 China-Korea Fishery Agreement Schematic Diagram of Waters

资料来源:中韩渔业协定水域示意图 <http://image.baidu.com/>

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库