

國際刑事政策視角下的 跨國販賣人口犯罪研究

Transnational Human Trafficking Research
From the Perspective of International Criminal Policy

by

郭晶

GUO JING

刑法學博士

Doctor of Philosophy in Criminal Juridical Sciences

2012 年

Year 2012



法學院
Faculty of Law
澳門大學
University of Macau

國際刑事政策視角下的 跨國販賣人口犯罪研究

Transnational Human Trafficking Research
From the Perspective of International Criminal Policy

by

郭晶

GUO JING

導師：趙國強教授

Supervisor: Prof. Zhao Guoqiang

刑法學博士

Doctor of Philosophy in Criminal Juridical Sciences

2012 年 3 月

March 2012

法學院

Faculty of Law

澳門大學

University of Macau

Author's right 2012 by

Guo Jing



致 謝

致謝是這部理性學術論文中唯一感性的部分。煽情本不是我的特長，唯有用最平實的語言，最真實的情感進行表達。

五年前一次偶然的機遇，我來到了澳門這個繁華而寧靜的小城，開始了人生一段輝煌而激揚的旅程。在澳門大學求學的五年之間，我二度飄洋海外，多次發表學術論文，參加兩岸四地學術會議，論文摘要獲國際會議通過，取得國際刑法學協會青年委員會成員資格，儼然一副學術新貴的摸樣。然而，透過這些浮華的表像，我知道自己仍是一個無知的青年，徘徊在理論研究的殿堂之外。也許這篇博士論文能夠幫我敲開學術的大門，讓我堅定地在科研的道路上走下去。

博士論文的寫作絕對是對人智力、體力、心力的三重考驗，它需要足夠的智慧、健碩的體魄，和神一樣強大的心理。打小就學業一帆風順，所以大言不慚地自詡有完成博士論文的基本智商。圓潤微豐的體格，更保證了我能扛得住長期作戰、晝夜顛倒的煎熬。但我卻缺乏最重要的寫作武器：一顆堅毅和篤定的內心。長達半年的寫作，我常常彷徨、怯懦、沮喪甚至瘋狂，時常反問自己為什麼要在本不擅長的科研道路上跌跌撞撞？為什麼在韶華至盛的時候埋頭整理枯燥的資料？

在終筆的這一刻，一切疑惑都解開了，我感悟良多。“學海無涯”，在知識的海洋中，人的能力是那麼的有限。寫作中，每當發現一些資料時，就會

連出更多的資料；每當解決一個問題時，就會衍生出更多的問題。最終唯一能確信的就像蘇格拉底所說的那樣：“我唯一知道的就是我什麼都不知道。”然而，人類並沒有屈服於自身的不足停止探索的腳步，而是勇敢地挑戰自我，創造功績。也許，生命的真意本在用有限創無限，用微小的力量譜寫偉大的人生。克服了懶惰、嬌氣、浮躁，完成博士論文的那一刻，驕傲和自豪油然而生。博士論文的撰寫使我完成了一次心靈的洗禮和自我的超越。而這一切絕非我一人之力。

感謝導師趙國強教授對本人父愛般的關懷和家長式的教導。博士三年，導師給予我多次參加學術盛會，結識法學巨匠，展現學術成果的機會，並在我人生迷茫、彷徨的時候鼓勵我繼續前行。從博士論文的設計到開題到完成，導師一直幫我把關。如此良師如父，是讀博期間最幸運的事。還要感謝原澳門大學法學院院長曾令良教授、澳門大學法學院代院長劉高龍教授、駱偉建教授、范劍虹教授、蔣朝陽副教授、李哲副教授；澳門科技大學法學院趙琳琳博士對本人論文的指導和在澳期間的關心幫助。

感謝在 2010 年義大利錫拉庫薩國際刑事科學高級研究中心年會期間，國際刑法學協會前主席 Bassiouni 教授，美國前國會議員 Linda 女士，荷蘭烏特列支大學 Alexis 教授，美國約翰霍普金斯大學 Mattar 教授對論文設計給予的指導。

感謝德國馬克思普朗克外國刑法和國際刑法研究所 Sieber 教授、Albrecht 教授、陳璇博士後研究員、趙晨光師姐、彭玉偉師兄對論文框架提出的建議。

感謝聽我抱怨、吐槽；陪我要賴、發瘋；給我加油、鼓勁的朋友們。

最後，謹以此文獻給我的母親父親。

郭晶 2011 年 11 月於澳門

摘 要

本文以跨國販賣人口犯罪為研究對象，從國際刑事政策的視角對跨國販賣人口犯罪的立法、司法、被害人保護、以及預防政策展開了論述。全文分為六章，共十八萬字。

第一章國際刑事政策與跨國販賣人口犯罪概述。本章對國際刑事政策的基礎理論進行了展開；對跨國販賣人口犯罪的概況、概念、成因、危害進行了論述；並論證了從國際刑事政策視角研究跨國販賣人口犯罪的必要性和科學性，構建了具體的研究框架。

第二章跨國販賣人口犯罪國際刑事政策之政策淵源。本章將政策淵源分為國際硬法和國際軟法兩大部分展開論述。詳盡解析了國際硬法中禁奴、禁娼、勞工保護、打擊有組織犯罪和人權保護法律文件中與販賣人口有關的條文；國際軟法中尤其是國際組織出臺的與販賣人口犯罪直接相關的指引文件。比較硬法和軟法兩類淵源的區別，分析兩者的聯繫。

第三章跨國販賣人口犯罪之國際刑事立法政策。本章主要回答了跨國販賣人口的犯罪化問題，刑罰配置問題和法人責任問題。針對上述三方面問題，提出主權國進行跨國販賣人口犯罪立法時應遵循的政策，並結合多國內國法，分析比較立法體例、模式、具體技巧的不同。

第四章跨國販賣人口犯罪之國際刑事司法政策。本章從對販運者的刑事追訴、對被害人的訴前保護和對被害人的訴中保護、以及國家協調與合作四方面，提出了跨國販賣人口犯罪刑事司法過程中應當遵循的原則、準則、方案、措施。並對好的司法舉措、做法作為代表進行了介紹。

第五章跨國販賣人口犯罪之國際刑事被害人政策。本章探索了刑事訴訟之外被害人可以享受的權利，具體包括：居留權、申請難民資格獲得庇護的權利、請求賠償和補償的權利、接受遣返以及重返社會的權利。

第六章跨國販賣人口犯罪之國際刑事預防政策。本章強調了運用非刑法、非刑罰手段的社會政策來預防販賣人口犯罪的重要性。從消除供給和減少需求兩方面，提出了預防販賣人口犯罪的政策，並對各國的不同政策選擇進行了比較分析。

文章最後對前文觀點進行了總結歸納，指出應對跨國販賣人口犯罪的原則和措施，以及應對跨國販賣人口犯罪的成就和挑戰。並通過跨國販賣人口犯罪的相關實踐反觀國際刑事政策的概念和理論。最後將本文撰寫中發掘出的具有後續研究價值的問題進行了介紹。

關鍵字：國際刑事政策、跨國販賣人口犯罪、立法政策、司法政策、被害人政策、預防政策

Abstract

The thesis conducts a research on transnational human trafficking from the perspective of international criminal policy. It focuses on issues of four main areas, namely legislation, judicial procedure, victim protection and crime prevention. The thesis is divided into six chapters. It contains 18 thousand words around.

The first chapter is introduction of international criminal policy and transnational human trafficking. This chapter constructs the concept and basic theory of international criminal policy, discusses the current situation, definition, causes and dangers of transnational human trafficking, proofs the necessity and scientific of studying transnational human trafficking from the perspective of international criminal policy rather than other perspectives, and proposes concrete research framework.

The second chapter is policy resource of international criminal policy of transnational human trafficking. It categorizes the policy resource into hard law and soft law two parts, and thoroughly discusses provision related to human trafficking in international legal documents about slavery, prostitution, worker protection, organized crime and human rights. Besides, it chooses important guide books and manuals issued by international organizations closely relating to human trafficking as representatives for international soft law to explain the significance of soft law in framing the international principles and norms regarding human trafficking. After that, it compares the differences and analyzes the links between hard law and s

law as two kinds of policy resource about transnational human trafficking.

The third chapter is international criminal policy of transnational human trafficking in legislative process. This chapter answers three major questions as follow, criminalization, penalty configuration and legal persons' responsibility of transnational human trafficking. Around the three questions, it provides the principles and standards which the sovereign states should follow when they are conducting legislation of human trafficking. Combing national laws in different jurisdictions, it compares and categorizes their legislative styles, models and techniques.

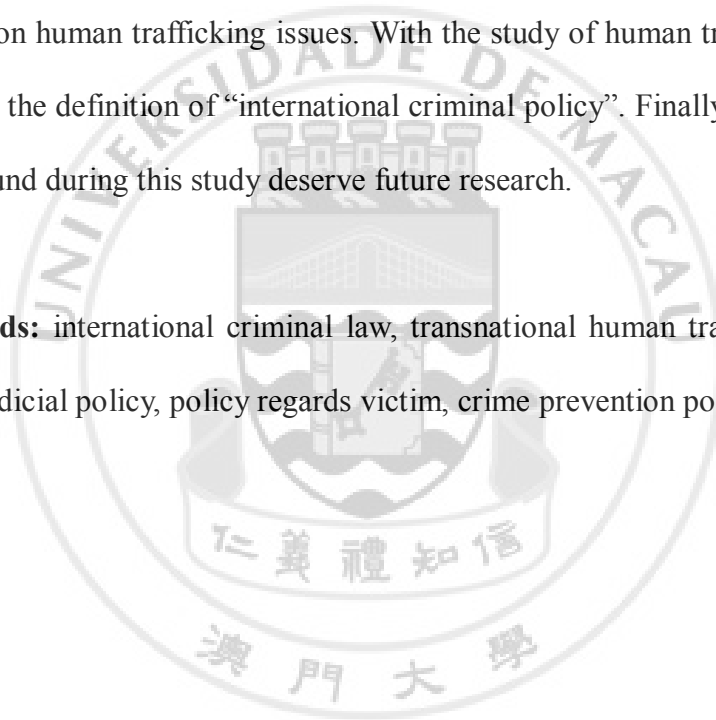
The fourth chapter is international criminal policy of transnational human trafficking in judicial procedure. This chapter deals with the prosecution of traffickers, the victim assistance pre-trial, the victim protection on trial, and national coordination and cooperation in human trafficking matters. It raises principles, norms, programs and measures, either compulsory or selective, for the law enforcement and other judiciary organs to follow. It also brings forward best practice world wise in this regard.

The fifth chapter is international criminal policy of transnational human trafficking in victim protection. This chapter aims to explore the victim entitled human rights, includes: the right to stay for both temporary and permanent time, the right to apply for refugee status recognition and asylum protection, the right to compensation, and the right to rehabilitation and reintegration.

The sixth chapter is international criminal policy of transnational human trafficking in crime prevention. It emphasizes the importance of using social policy, other than criminal methods to prevent human trafficking. From root causes elimination and demand reduction two channels, the chapter elaborates different rationales to control supply and demand, and presents the real choices made by various countries.

In conclusion, the thesis sums up the previous discussion, generates the principles and measures to combat human trafficking, and the achievement and challenge in working on human trafficking issues. With the study of human trafficking, the thesis examines the definition of “international criminal policy”. Finally, the thesis presents topics found during this study deserve future research.

Key words: international criminal law, transnational human trafficking, legislative policy, judicial policy, policy regards victim, crime prevention policy.



目 錄

表格及圖表清單.....	xx
簡稱表	xx ii
導 論	1
一、選題背景	1
二、選題概述	2
三、選題研究現狀	3
四、本研究的難點	13
五、本研究的創新點	13
六、本研究的局限性	14
七、原創性聲明	15
第一章 國際刑事政策與跨國販賣人口犯罪概述	17
第一節 國際刑事政策的基礎理論	17
一、國際刑事政策的概念	18
二、國際刑事政策的本體論展開	24
第二節 跨國販賣人口犯罪概述	29
一、跨國販賣人口犯罪的概況	29
二、跨國販賣人口犯罪的概念	38
三、跨國販賣人口犯罪的成因	55
四、跨國販賣人口犯罪的危害	60
第三節 跨國販賣人口犯罪的國際刑事政策研究框架	62

一、從國際刑事政策視角研究跨國販賣人口犯罪的必要性和科學性	62
二、國際刑事政策研究框架的構建	66
第二章 跨國販賣人口犯罪國際刑事政策之政策淵源	69
第一節 國際硬法	69
一、國際禁奴進程	70
二、國際禁娼進程	73
三、國際勞工保護進程	75
四、國際打擊有組織犯罪進程	77
五、國際人權保護進程	78
第二節 國際軟法	79
一、聯合國大會決議	80
二、聯合國毒品和犯罪問題辦公室文件	83
三、聯合國人權事務高級專員辦事處原則和準則	90
四、聯合國難民事務高級專員辦事處準則	91
五、聯合國兒童基金會文文件	92
六、聯合國婦女署宣言	94
七、國際勞工組織指南	95
八、國際移民組織手冊	97
九、世界衛生組織指導原則	98
第三節 硬法與軟法之比較	99
一、硬法總結	99
二、軟法總結	100
三、硬軟法比較	1

四、硬軟法關係	106
第三章 跨國販賣人口犯罪之國際刑事立法政策	107
第一節 販賣人口的犯罪化問題	109
一、立法模式問題	109
二、罪名設置問題	119
三、罪狀描述問題	126
四、被害人同意與兒童被害人的特殊性問題	134
五、未完成形態的犯罪化問題	139
六、共犯的犯罪化問題	142
第二節 販賣人口的刑罰配置問題	144
一、販賣人口刑罰的運用問題	144
二、販賣人口重刑化趨勢	151
第三節 販賣人口的法人責任問題	154
一、法人參與販賣人口的情形	154
二、販賣人口法人責任的相關問題	156
第四章 跨國販賣人口犯罪之國際刑事司法政策	161
第一節 刑事追訴販運者	163
一、偵查	163
二、引渡及起訴	172
三、管轄權	176
四、其他司法協助事項	179
第二節 訴前被害人的保護	181
一、被害人甄別指標和原則	181

二、被害人證明程序.....	185
三、被害人隱私及人身安全.....	186
四、被害人住房、醫療、心理和物質幫助.....	190
第三節 訴中被害人的保護.....	195
一、被害人的非犯罪化.....	196
二、被害人參與訴訟的權利.....	197
三、證人保護措施.....	198
第四節 國家協調與合作.....	203
一、國家綜合戰略/行動計畫.....	204
二、政府機構間協調.....	206
三、政府機構與民間機構合作.....	208
第五章 跨國販賣人口犯罪之國際刑事被害人政策.....	214
第一節 居留權.....	215
一、思考期及臨時居留證.....	215
二、永久居留權.....	220
第二節 申請難民資格獲得庇護的權利.....	223
一、販賣人口被害人與難民的關係.....	224
二、販賣人口被害人申請難民資格的條件.....	225
三、申請難民資格成功的法律後果.....	227
第三節 請求賠償和補償的權利.....	228
一、刑事附帶民事訴訟.....	230
二、民事賠償之訴.....	232
三、國家專項賠償與救助基金.....	2

第四節 接受遣返的權利	235
一、遣返的步驟	235
二、遣返的原則	236
三、遣返國的義務	237
四、接收國的義務	239
第五節 重返社會的權利	240
一、康復援助	241
二、重新教育	241
三、職業培訓	242
四、提供就業	242
第六章 跨國販賣人口犯罪之國際刑事預防政策	244
第一節 消除供給	245
一、治理貧困	246
二、消除歧視	247
三、降低婦女、兒童脆弱性	249
第二節 減少需求	250
一、減少對商業性服務的需求	251
二、減少對廉價勞工的需求	255
三、減少對黑市器官的需求	257
四、減少對郵購新娘的需求	258
五、減少對非法收養的需求	260
第三節 預防腐敗	261
第四節 提高認識	262
一、公眾教育	262

二、媒體宣傳	265
結 論	267
一、前文研究的觀點總結	267
二、從跨國販賣人口犯罪反觀“國際刑事政策”理論	274
三、下一步研究的方向	275
參考文獻	278
一、一手資料	278
二、二手資料	281
三、重要網站链接	318
附錄：個人簡歷	321



Table of Content

List of Tables and Figures.....	xxi
List of Abbreviations.....	xxiii
Introduction.....	1
0.1 Research Background.....	1
0.2 Topic Introduction.....	2
0.3 Literature Review.....	3
0.4 Research Challenge.....	13
0.5 Research Innovation.....	13
0.6 Scope and Limitation.....	14
0.7 Copyright Announcement.....	15
Chapter I Introduction of International Criminal Policy and Transnational Human Trafficking.....	17
1.1 Basic Theory of International Criminal Policy.....	17
1.1.1 Definition.....	18
1.1.2 Fundamental Theory of International Criminal Policy.....	24
1.2 Introduction of Transnational Human Trafficking.....	29
1.2.1 Current Situation.....	29
1.2.2 Definition.....	38
1.2.3 Cause.....	55
1.2.4 Damage.....	60
1.3 The International Criminal Policy Research Framework.....	62
1.3.1 Necessity and Scientific of Conducting Human Trafficking Research within the Framework of International Criminal Policy.....	62
1.3.2 Construction of International Criminal Policy Research Framework.....	66

Chapter II International Criminal Policy Resource of Transnational Human Trafficking.....69

2.1 International Hard Law.....	69
2.1.1 International Anti-Slavery Process.....	70
2.1.2 International Anti-Prostitution Process.....	73
2.1.3 International Worker Protection Process.....	75
2.1.4 International Counter Organized Crime Process.....	77
2.1.5 International Human Right Protection Process.....	78
2.2 International Soft Law.....	79
2.2.1 UN General Assembly Resolutions.....	80
2.2.2 UNODC Working Documents.....	83
2.2.3 OHCHR Principles and Norms.....	90
2.2.4 UNHCR Standards.....	91
2.2.5 UNICEF Working Papers.....	92
2.2.6 UNWomen Declarations.....	94
2.2.7 ILO Guide Books.....	95
2.2.8 IOM Manuals.....	97
2.2.9 WHO Principles.....	98
2.3 The Comparison of Hard Law and Soft Law.....	99
2.3.1 Summary of Hard Law.....	99
2.3.2 Summary of Soft Law.....	100
2.3.3 Disparity of Hard Law and Soft Law.....	105
2.3.4 The Relationship of Hard Law and Soft Law.....	106

Chapter III The International Criminal Policy of Transnational Human Trafficking in Legislative Process.....107

3.1 The Criminalization.....	1
------------------------------	---

3.1.1 Legislative Model.....	109
3.1.2 Crime Setting.....	119
3.1.3 Crime Description.....	126
3.1.4 Consent of Trafficked Victim and Special Position of Child Victim.....	134
3.1.5 The Question of Attempt.....	139
3.1.6 The Question of Conspiracy.....	142
3.2 The Punishment.....	144
3.2.1 The Utilization of Forms of Punishment.....	144
3.2.2 The Trends of Using Harsh Punishment.....	151
3.3 The Responsibility of Legal Persons.....	154
3.3.1 Cases that Legal Person Commits Transnational Human Trafficking.....	154
3.3.2 The Punishment of Legal Persons.....	156
Chapter IV The International Criminal Policy of Transnational Human Trafficking in Judicial Procedure.....	161
4.1 Prosecution.....	163
4.1.1 Investigation.....	163
4.1.2 Extradition and Prosecution.....	172
4.1.3 Jurisdiction.....	176
4.1.4 Other Mutual Assistance.....	179
4.2 Victim Protection Pre-trial.....	181
4.2.1 Victim Identification Standards and Principles.....	181
4.2.2 Victim Recognition Procedure.....	185
4.2.3 Victim Privacy and Personal Security.....	186
4.2.4 Housing, Medical, Psychological and Material Assistance to Victim.....	190
4.3 Victim Protection during Trial.....	195
4.3.1 Decriminalization of Victim.....	196

4.3.2 Right to Participate in Criminal Prosecution.....	197
4.3.3 Witness Protection Measures.....	198
4.4 National Coordination and Cooperation.....	203
4.4.1 National Action Program.....	204
4.4.2 Coordination between Government Departments.....	206
4.4.3 Cooperation between Law Enforcement and NGOs.....	208

Chapter V The International criminal policy of transnational human trafficking in victim protection.....214

5.1 Right to Stay.....	215
5.1.1 Period of Reflection and Temporary Stay Permission.....	215
5.1.2 Permanent Stay Permission.....	220
5.2 Right to Apply for Refugee Status and Asylum Protection.....	223
5.2.1 The Relation between Trafficked Victim and Refugee.....	224
5.2.2 Requirements of Refugee Status Application.....	225
5.2.3 Legal Results of Successfully apply for Refugee Status.....	227
5.3 Right to Compensation.....	228
5.3.1 Civil Compensation within Criminal Procedure.....	230
5.3.2 Tort Damage Compensation.....	232
5.3.3 National Special Fund.....	233
5.4 Right to Repatriation.....	235
5.4.1 Procedure of Repatriation.....	235
5.4.2 Principle of Repatriation.....	236
5.4.3 Responsibility of Sending Country.....	237
5.4.4 Responsibility of Receiving Country.....	239
5.5 Right to Reintegrate to Society.....	240
5.5.1 Recovery Assistance.....	2

5.5.2 Education Service.....	241
5.5.3 Vocational Training.....	242
5.5.4 Job Opportunity.....	242
Chapter VI The International Criminal Policy of Transnational Human Trafficking in Crime Prevention.....	244
6.1 Eliminate Supply.....	245
6.1.1 Eliminate Poverty.....	246
6.1.2 Eliminate Discrimination.....	247
6.1.3 Reduce Vulnerability of Women and Children.....	249
6.2 Reduce Demand.....	250
6.2.1 Reduce the Demand of Commercial Sexual Exploitation.....	251
6.2.2 Reduce the Demand of Cheap Labor.....	255
6.2.3 Reduce the Demand of Illegal Human Organs.....	257
6.2.4 Reduce the Demand of Mail Bride.....	258
6.2.5 Reduce the Demand of Illegal Adoption.....	260
6.3 Prevent Corruption.....	261
6.4 Raise Awareness.....	262
6.4.1 Public Education.....	262
6.4.2 Medic Promotion.....	265
Conclusion.....	267
7.1 Summary of Previous Discussion.....	267
7.2 From Crime of Transnational Human Trafficking View the Theory of "International Criminal Policy".....	274
7.3 Future Research Direction.....	275

References.....	278
Primary Resource.....	278
Secondary Resource.....	281
Important Website Link.....	318
 Appendix: Personal CV.....	 321



表格及圖表列表

表 0-1 有關“販賣人口”英文期刊論文資料統計表

表 0-2 有關“販賣人口”英文報告列表

表 1-1 販賣人口犯罪被害人資料統計表

表 1-2 販賣人口犯罪黑數金字塔表

表 2-1 國際軟法類型分佈餅狀圖

表 2-2 硬法與軟法差異對比圖

表 3-1 具體人口販運罪列入本國立法的國家百分比表格

表 3-2 國際公約及議定書對“販賣人口”定義梳理表

表 4-1 販賣人口罪行有罪判決數量分列的國家分佈圖

表 4-2 世界範圍內販賣人口案件司法資料清單

表 5-1 被害人請求賠償途徑列表

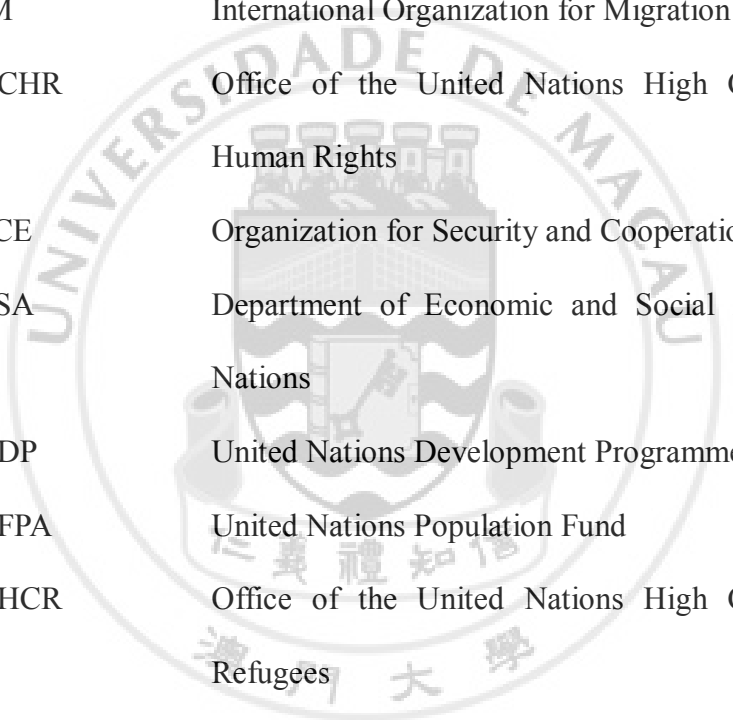
List of Tables and Figures

Figure 0-1	Statistics of Journal Articles about "Human Trafficking"
Table 0-2	Reports in English about "Human Trafficking"
Figure 1-1	Statistics of Trafficked Victims
Table 1-2	The Pyramid of Victim Numbers of Human Trafficking
Table 2-1	Categories of International Soft Laws about Human Trafficking
Table 2-2	Disparities between Hard law and Soft Law
Figure 3-1	Percentage of Countries that put Human Trafficking in national Legislation
Table 3-2	Definitions of Human Trafficking in International Conventions and Protocols
Figure 4-1	Percentage of Countries that have successful Conviction of Human Trafficking
Figure 4-2	Prosecution, Conviction, and Pending Numbers of Human Trafficking Worldwide
Table 5-1	Paths that Trafficked Victims Claim for Compensation

簡 稱 表

東盟	東南亞國家聯盟
獨聯體	獨立國家聯合體
經社理事會	經濟及社會理事會
勞工組織	國際勞工組織
移民組織	國際移民組織
人權高專辦	聯合國人權事務高級專員辦事處
歐安組織	歐洲安全與合作組織
經社事務部	聯合國經濟和社會事務部
開發計畫署	聯合國開發計畫署
人口基金	聯合國人口基金
難民署	聯合國難民事務高級專員辦事處
兒童基金會	聯合國兒童基金會
毒品和犯罪問題辦公室	聯合國毒品和犯罪問題辦公室
世衛組織	世界衛生組織

List of Abbreviations



ASEAN	Association of Southeast Asian Nations
CIS	Commonwealth of Independent States
ECOSOC	Economic and Social Council of United Nations
ILO	International Labour Organization
IOM	International Organization for Migration
OHCHR	Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights
OSCE	Organization for Security and Cooperation in Europe
DESA	Department of Economic and Social Affairs of United Nations
UNDP	United Nations Development Programme
UNFPA	United Nations Population Fund
UNHCR	Office of the United Nations High Commissioner for Refugees
UNICEF	United Nations Children's Fund
UNODC	United Nations Office on Drugs and Crime
WHO	World Health Organization