



大会

Distr.: General  
26 June 2013  
Chinese  
Original: English

第六十八届会议

暂定项目表\* 项目 86

普遍管辖权原则的范围和适用

普遍管辖权原则的范围和适用

秘书长的报告

摘要

本报告是根据大会第 67/98 号决议编写的。大会在该决议中请会员国，酌情也请相关观察员，提交关于普遍管辖权的范围和适用的资料和意见，酌情包括适用的有关国际条约、本国法律规则和司法实践的资料，并请秘书长以这些资料和意见为基础编写一份报告。

\* A/68/50。



## 一. 引言

1. 本报告是根据大会第 67/98 号决议编写的。本报告反映了自 2012 年报告 (A/67/116) 印发以来收到的评论和意见，因此在阅读本报告时应参照该报告及以往报告 (A/65/181 和 A/66/93 及 Add. 1)。
2. 根据第 67/98 号决议，本报告第二节及表 1 和表 2 依据相关国内法律规则、适用的国际条约以及司法实践，着重介绍了关于普遍管辖权的范围和适用的具体信息。第三节载有各观察员提供的资料；第四节概述了各国政府提出的问题，以便进行讨论。
3. 已收到以下国家的答复：澳大利亚、哥伦比亚、古巴、希腊、匈牙利、黎巴嫩、摩尔多瓦、巴拿马和西班牙。
4. 还收到非洲联盟、欧洲委员会和红十字国际委员会的答复。<sup>1</sup>
5. 呈件全文可查阅大会第六委员会的网站 ([www.un.org/en/ga/sixth/](http://www.un.org/en/ga/sixth/)) “第六十八届会议”栏目。

## 二. 以相关国内法律规则、适用的国际条约和司法实践为依据的普遍管辖权的范围和适用：各国政府的评论意见

### A. 基本法律规则

#### 1. 宪法和其他国内法律框架

##### 澳大利亚

6. 不论犯罪人在实施犯罪时是在澳大利亚境内还是境外，澳大利亚法院都对奴役罪具有管辖权(《刑法》第 270.1 条)。第 270 条所列其他罪行归于“B 类”管辖权。根据犯罪行为发生在澳大利亚以外的 B 类管辖权，澳大利亚法院只在犯罪人是澳大利亚公民、澳大利亚居民或澳大利亚法人团体的情况下才有管辖权。贩卖人口(第 271.2-271.4 条)和债役(第 271.8 和 271.9 条)罪行归于 B 类管辖权。

7. 《2013 年犯罪立法修正案(奴隶制、奴隶待遇和贩卖人口)法》于 2013 年 3 月 8 日生效。该法修正了《刑法典》第 270 条，以引入新的强迫婚姻和强迫劳动罪。该法取消了性奴役罪(原第 270.6 条)，新设了一切形式的奴役罪。该法还取消了欺骗性招聘性服务罪(原 270.7 条)，新设了欺骗性劳动或服务招聘罪。B 类管辖权适用于所有这些犯罪。

<sup>1</sup> 欧洲安全与合作组织表示，其没有可提交的相关资料或意见。

## 哥伦比亚

8. 哥伦比亚重申其先前的意见(见 A/66/93, 第 10-17 段)。作为国际法二元论的信奉者, 哥伦比亚认为, 为启动法律程序, 其国内刑法必须将有关行为定为犯罪。根据《刑法典》(2000 年第 599 号法)第 2 条, 哥伦比亚批准的国际条约和公约及《政治宪法》构成《刑法典》的一部分。此外, 哥伦比亚还认识到, 由于搜集证据存在困难, 并且需要被告位于起诉国境内, 必须加强司法方面的相互合作制度。

9. 除重申《哥伦比亚政治宪法》第 93 条的作用(见 A/66/93, 第 11 段)以外, 哥伦比亚还指出, 第 94 条规定,《宪法》和现行国际公约中所规定的权利和保障, 不应被理解为否定因其为人类固有权利和保障而没有明确提及的其他权利和保障。

10. 根据《刑事诉讼法》(2004 年第 906 号法)第 24、28 和 29 条, 可以根据签署和批准的条约或确立这类管辖权的国内法的规定行使普遍管辖权。

11. 《刑法典》第 16 条规定, 在哥伦比亚法律规定的量刑超过三年、罪行并非政治性质或哥伦比亚政府已拒绝引渡请求的情况下, 应起诉对另一个外国人实施犯罪的位于哥伦比亚境内的外国人。

## 希腊

12. 希腊《刑法典》第 8 条确立了对以下几类犯罪的普遍管辖权, 因为希腊刑法同时适用于希腊国民和非国民, 而不论行为实施地的国家的法律:

- (a) 叛国罪、背叛希腊国家和恐怖主义行为;
- (b) 有关兵役和服兵役义务的罪行;
- (c) 作为希腊国家公务员所实施的应予处罚的行为;
- (d) 对正在履行公务或从事与公务有关活动的希腊公务员实施的行为;
- (e) 在希腊当局审理的诉讼程序中作伪证;
- (f) 海盗行为;
- (g) 货币犯罪;
- (h) 奴隶贸易、贩卖人口、为营利目的强迫未成年人卖淫或性虐待、儿童色情旅游业或使儿童从事色情活动;
- (i) 非法贩运麻醉药品;
- (j) 非法流通和贩运淫秽出版物;

(k) 希腊刑法依据具体规定或希腊签署并批准的国际公约适用的任何其他罪行。

希腊指出，第 8 条主要适用于贩运麻醉药品案件。根据该条规定，国家管辖权的行使不受犯罪地点或涉嫌被害人或犯罪人的国籍的限制，并与其他国家的司法管辖权并行。提起公诉不需要外国机构或被害人提出申请。

13. 关于“保护文化财产和其他规定”的《第 3028/2002 号法》(《官方公报，A 70/22. 4. 2008 卷》)第 13 条第 4 款规定，《第 3658/2008 号法》关于“保护古物和一般文化遗产”的第 9 章中规定的罪行(《官方公报，A 153/28. 6. 2002 卷》)应根据希腊刑法予以起诉和惩罚，即使犯罪行为在国外实施。此外，《第 3948/2011 号法》(《官方公报，A 71/5. 4. 2011 卷》)关于“根据《第 3003/2002 号法(A 75)》批准的《国际刑事法院规约》的规定调整国内法规定”的第 2 条规定，该法适用于国民和非国民所犯第 7 至 15 条所列所有行为(即灭绝种族罪、危害人类罪、战争罪、违反监督职责、疏于报告犯罪)，只要它们是在如下情况下实施的：

(a) 在希腊国境内或在希腊船只或飞机上，而不论这些船只或飞机所处何地，除非根据国际法它们受外国法律管辖；

(b) 由希腊国民或在实施该行为后获得希腊国籍的外国人在国外实施；

(c) 在国外对希腊国或希腊国民实施。

14. 希腊还加入了包括或引渡或起诉义务的多项国际公约。

#### 匈牙利

15. 在匈牙利境内，普遍管辖权是在两个条款中定义的。根据现行 1978 年关于《刑法典》的《第四号法》第 4 条第(1)款(c)项的规定，就危害人类罪或根据国际条约应予起诉的任何其他犯罪而言，匈牙利法律适用于非匈牙利公民在外国实施的任何行为。此外，根据 2012 年关于《刑法典》的《C 法》第 3 条第(2)款(a)项的规定，匈牙利法律适用于第十三章(危害人类罪)和第十四章(战争罪)规定的任何行为，或根据国际条约应予起诉的任何其他犯罪。

16. 根据这两条规定，对该犯罪行为的实施地没有要求。

#### 黎巴嫩

17. 黎巴嫩重申，它没有加入关于普遍管辖权的任何条约或协定。黎巴嫩法律不含可能被解释为确立普遍管辖权的条款(一般见 A/65/181 以及 A/66/93，第 22 段)。

#### 摩尔多瓦

18. 《刑法典》第 11 条第 3 款对普遍管辖权作了规定：

如果没有在外国被定罪，在摩尔多瓦共和国境外犯案的在摩尔多瓦共和国境内无永久居所的外国公民和无国籍人，应当根据本《刑法典》承担刑事责任，并须在摩尔多瓦共和国境内承担刑事责任，只要所犯罪行不利于摩尔多瓦共和国的利益或人类和平与安全，或构成摩尔多瓦共和国加入的国际条约所规定的战争罪。

19. 《刑法典》中涉及危害人类和平与安全罪和战争罪的条款被列在特别部分第 135 至 144 条。摩尔多瓦加入的国际条例为上位法，可根据《刑法典》第 1 条第 3 款直接适用。2013 年 2 月 7 日第 45 号法修正了《刑法典》，在国内法中将《罗马规约》所列罪行定为犯罪，涉及：第 127 条(国际人道主义法保护的人)；第 130 条(雇佣军活动)，第 135 条(灭绝种族罪)；第 135(1)条(危害人类罪)；第 137 条(危害人类战争罪)；第 137(1)条(危害财产和其他权利的战争罪)；第 137(2)条(战争中使用违禁手段)；第 137(3)条(战争中使用违禁方法)；第 137(4)条(非法使用鲜明的国际人道主义法标识)。

#### 巴拿马

20. 巴拿马重申上次报告(A/67/116)第 18 至 20 段中的信息。

#### 瑞典

21. 瑞典重申上次报告中的信息(见 A/66/93, 第 43-45 段和 A/67/116, 第 21 段)。

## 2. 适用的国际条约

22. 表 2 列有各国政府在提供的信息中提及的条约清单。

## B. 行使管辖权的条件、制约或限制

### 1. 宪法和国内法律框架

#### 匈牙利

23. 匈牙利表示，根据普遍管辖权进行的任何刑事诉讼程序应由总检察长提起。有关考虑是，匈牙利当局对外国公民或无国籍人实施的犯罪的起诉可能会影响到匈牙利的国际关系。

#### 摩尔多瓦

24. 摩尔多瓦确认，根据其《刑法典》第 60 条第 8 款，《刑法典》第 11 条第 3 款所列罪行没有时效。

#### 西班牙

25. 西班牙重申其在 A/66/93 号文件第 74 至 78 段中的意见，并强调指出，继 2009 年(《第 1/2009 号组织法》)对《第 6/1985 号司法权力组织法》的改革之后，西

班牙不再有绝对的普遍管辖权原则，因为根据新的第 23 条第 4 款，普遍管辖权的适用必须存在“与西班牙的相关联系”，而且如对有关犯罪的有效调查和起诉程序已由另一个有管辖权的当局提起，则西班牙的管辖权也须从属于该另一个有管辖权的国家或国际当局(并行管辖权)。

## 瑞典

26. 瑞典重申上次报告中的信息(见 A/67/116，第 25-27 段)。

## 2. 司法实践及其他实践

### 摩尔多瓦

27. 从 2004 年到 2013 年，没有全国性法院审查过根据《刑法典》第 135 至 144 条提起的任何刑事案件，也没有普遍管辖权方面的国内实践。

### 哥伦比亚

28. 哥伦比亚提请注意其先前的意见(见 A/66/93，第 53 段)，并指出，哥伦比亚没有任何就外国人在另一个国家实施的侵犯人权行为行使普遍管辖权，或在行使普遍管辖权时请求引渡的已知案例，宪法法院曾在 2005 年 C-979 号判决中指出，调查和惩处最严重的侵犯人权和国际人道主义法行为，如灭绝种族、酷刑和强迫失踪符合所有国家的利益，代表国际社会行使管辖权，以调查、起诉和惩处此类犯罪的犯罪人符合任何国家的合法利益。

### 西班牙

29. 西班牙关于普遍管辖权的 3 个最近的判例特别值得注意。

30. 第一个，最高法院刑事庭第一审判组 2011 年 10 月 6 日第 1566 号命令裁定针对一项命令提出的上诉不予受理，该命令驳回关于某些中国当局涉嫌对西藏人民犯下危害人类罪、酷刑罪和战争罪的指控。

31. 第二个，2012 年 10 月 29 日，国家高等法院第 5 中央调查法院就一名在拉丁美洲经济委员会担任国际公务员的西班牙国民之死起诉七名智利士兵涉嫌灭绝种族罪(以及涉嫌谋杀和绑架罪)。命令强调，“在确认基于涉嫌行为的诉讼程序已经在该国或[国际]法院启动的情况下，西班牙法院提起的刑事诉讼应暂时中止”。

32. 第三个，最高法院刑事庭第一审判组在 2012 年 12 月 20 日第 1916 号命令中裁定，对国家高等法院刑事庭 2012 年 3 月 23 日的命令提起的上诉不予受理。西班牙法院被认定不具备适用辅助原则调查关塔那摩湾拘留中心的酷刑和虐待指控的管辖权，因为美利坚合众国当局已经证明，已开展或正在开展调查有关事实的行政和刑事程序。

### 三. 普遍管辖权的范围和适用：观察员的意见

#### 非洲联盟

33. 非洲联盟强调国家元首和政府首脑会议通过了关于普遍管辖权原则的滥用的决定(Assembly/AU/Dec. 420(XIX))。会议在该决定中促请非洲联盟成员国使用相互原则,防止本国滥用普遍管辖权。它重申其关于任何成员国不得执行滥用普遍管辖权发出的逮捕令的要求。会议要求非洲联盟委员会对欧盟委员会正式去函,请后者要求西班牙政府在对卢旺达领导人发出的逮捕令问题上遵守西班牙法律。另外,非洲联盟还通过了关于对国际犯罪的普遍管辖权的非洲联盟国家示范法。<sup>2</sup>

#### 欧洲委员会

34. 哥伦比亚重申其先前提交的意见(见 A/66/93, 第 110-113 段)。2012 年 6 月 13 日,部长理事会通过了题为“欧洲委员会成员国和观察员国在起诉战争罪过程中提供合作的义务”的对欧洲委员会大会 1953(2011)号建议的答复。委员会除其他以外:

6. 部长理事会还注意到,欧洲委员会一些成员国承认普遍管辖权原则。但是在这一原则的定义和范围上没有达成国际共识,因为在实践中普遍管辖权的行使往往受到各国法律规定的法律限制的制约。因此要确保有效行使普遍管辖权,国内法律制度仍面临相当大的挑战。

7. 因此部长理事会认为,欧洲委员会可以加强或引渡或起诉原则的适用,作为在不能行使普遍管辖权的情况下有效起诉战争罪的手段。它还鼓励成员国和观察员国之间加强合作。

35. 在《Jorgic诉德国》一案<sup>3</sup>中,欧洲人权法院在其 2007 年 7 月 12 日的判决中认为,德国并没有违反《欧洲人权公约》关于获得由“依法设立的法庭”审判的权利的第 6 条第 1 款。起诉人——波斯尼亚和黑塞哥维那的一个塞族血统国民,从 1969 年到 1992 年初合法居住在德国。其后他返回波斯尼亚。1995 年 12 月 16 日,起诉人在进入德国时被捕,并被审前拘留,理由是强烈怀疑他实施了灭绝种族行为。

36. 根据《防止及惩治灭绝种族罪公约》第一条,缔约方有防止和惩治灭绝种族行为的普遍性义务,禁止灭绝种族行为构成强制法的一部分。鉴此,法院认为,国家法院的理由说明,即该条所明示的《防止及惩治灭绝种族罪公约》的目的,

<sup>2</sup> 该示范法已在秘书处法律事务厅编纂司备案。

<sup>3</sup> European Court of Human Rights, Fifth Section, 12 July 2007, *Jorgic v. Germany*, Application No. 74613/01。

并没有排除在惩治灭绝种族行为方面确立治外法权的国家惩治灭绝种族行为的管辖权，是合理和有说服力的。前南斯拉夫问题国际法庭明确承认对种族灭绝行为的普遍管辖权原则，法院由此以及许多其他缔约方的法定条文和判例法找到对其解释的支持。

#### 红十字国际委员会

37. 红十字国际委员会(红十字委员会)重申其在 2011 年报告(A/66/93)第 121 至 140 段中的意见。红十字委员会更新了下列数据：1949 年 8 月 12 日日内瓦四公约《第一附加议定书》的缔约国数目(173)；在一定程度上赋予其国家法院对严重违反国际人道主义法行为的普遍管辖权的国家数目(100 多个)；红十字委员会的咨询服务活动，红十字委员会在 2012 年 12 月主办了一次关于普遍管辖权问题的专家咨询，主要是关于自国际刑事法院成立以来在普遍管辖权问题上的动态。

38. 红十字委员会强调，除卢旺达问题国际法庭和前南问题国际法庭、刑事法庭余留事项国际处理机制和国际刑事法院(国际刑院)以外，普遍管辖权仍然是一个打破有罪不罚循环的必不可少的工具。根据 1949 年日内瓦四公约及其 1977 年和 2005 年附加议定书，各国负有责任将犯罪人绳之以法。在国家可能无法或不愿起诉其公民或在其领土上犯下的罪行的情况下，普遍管辖权可以发挥弥补国内和国际刑事检控之间可能存在的有罪不罚的漏洞的作用。

39. 虽然在适用普遍管辖权方面可能有国家政策考虑，但任何时候都必须尊重司法的独立性和公正审判保障。

## 四. 所讨论问题的性质：各国的具体意见

#### 哥伦比亚

40. 哥伦比亚认为，普遍管辖权具有剩余性质，其行使是针对涉嫌在另一国领土，由另一国国民针对另一国国民犯下的不直接威胁到意在行使管辖权的国家的重大利益的罪行。哥伦比亚指出，普遍立法管辖比普遍诉讼管辖更具普遍性，但两者都可能适用。

41. 哥伦比亚强调，普遍管辖权必须区别于国际法庭的管辖权，特别是国际刑事法院的管辖权，也必须区别于或引渡或起诉原则，它们是打击有罪不罚现象的互补战略。讨论的主要问题包括：相竞管辖权问题；强制法的重要性；普遍管辖权的行使是可选的还是强制性的；与大赦或赦免的关系。



古巴

42. 古巴<sup>4</sup>重申，普遍管辖权的适用应在国际层面加以规范，以防止其被以单方面、有选择性和出于政治动机的方式不当使用。古巴支持在达成这方面国际共识的前提下，起草明确规定在何种条件下或在何种限度内可援引普遍管辖权以及适用于这一原则的犯罪的国际规范或准则。普遍管辖权原则的应用必须尊重《联合国宪章》所载原则，特别是主权平等、政治独立和不干涉各国内政的原则，并应规定为例外和补充性的。

43. 古巴强调应只在特殊情况下，且没有其他办法可以对犯罪人提起诉讼时适用普遍管辖权，同时必须限于绝对尊重各国主权，而且永远是各国诉讼和国家管辖权的补充。古巴指出，在使用普遍管辖权前必须获得犯罪行为所在国或被告国籍国的批准。

44. 古巴指出，适用该原则不得违反国际法规定的国家元首和政府首脑、外交人员和其他现任高级官员的豁免。

45. 古巴建议将普遍管辖权限于危害人类罪。

黎巴嫩

46. 黎巴嫩重申其先前的意见(见 A/66/93，第 146-148 段)。

巴拿马

47. 巴拿马重申上次报告(A/67/116)第 38 和 39 段中的信息。

表 1

根据各国政府提交的信息汇编的有关该专题的具体立法

类别	立法	国家
贩卖奴隶或贩运奴隶罪	《刑法典》第 270 条	澳大利亚
	《2013 年犯罪立法修正案(奴隶制、奴隶待遇和贩卖人口)法》	澳大利亚
灭绝种族罪	2013 年 2 月 7 日第 45 号法(修正《刑法典》第 135 条)	摩尔多瓦
	《瑞典刑法典》，第 2 章，第 3.7 条	瑞典
雇佣军活动	2013 年 2 月 7 日第 45 号法(修正《刑法典》第 130 条)	摩尔多瓦

<sup>4</sup> 古巴以往提交的意见见 A/65/181 和 A/67/116。

类别	立法	国家
危害人类罪	2013 年 2 月 7 日第 45 号法(修正《刑法典》第 135(1)条)	摩尔多瓦
	关于《刑法典》的现行 1978 年第四号法第 4 条; 关于《刑法典》的 2012 年 C 法第 3 条	匈牙利
战争罪	《刑法典》, 第 11 条; 2013 年 2 月 7 日第 45 号法(修正《刑法典》第 127 和 137 条)	摩尔多瓦
	关于《刑法典》的 2012 年 C 法第 3 条	匈牙利
违反国际法的罪行	《瑞典刑法典》, 第 2 章第 3.6 节和第 22 章第 6 节(把违反国际法的罪行定义为“严重违反与外国签订的条约或协议的行为, 违反国际人道主义法关于武装冲突的普遍公认的原则或宗旨”)	瑞典
危害国家罪	《刑法典》, 第 11 条	摩尔多瓦
	《刑法典》(2000 年第 599 号法), 第 16 条(危害国家存在和安全罪; 破坏宪法和法律秩序罪; 破坏经济和社会秩序罪, 但洗钱除外; 破坏公共行政罪)	哥伦比亚
危害人类和平与安全罪	《刑法典》, 第 11 条	摩尔多瓦
违反道德和剥削罪	2004 年 7 月 7 日第 23 号法(核准《联合国打击跨国有组织犯罪公约关于预防、禁止和惩治贩运人口特别是妇女和儿童行为的补充议定书》第 3(a)条)	巴拿马
洗钱/清财产罪	《刑法典》, 第 389 条, 经 2004 年 1 月 5 日第 1 号法令第 11 条修订	巴拿马
伪造罪	《刑法典》(2000 年第 599 号法), 第 16 条	哥伦比亚
资助恐怖主义行为	《刑法典》(2000 年第 599 号法), 第 16 条	哥伦比亚
管理与恐怖活动有	《刑法典》(2000 年第 599 号法),	哥伦比亚

类别	立法	国家
关的资源	第 16 条	
贩运麻醉品/毒品	1994 年 7 月 27 日第 13 号法	巴拿马

表 2

国家政府提及的有关条约，包括载有或引渡或起诉条款的条约

类别	立法	国家
<b>A. 普遍文书</b>		
灭绝种族罪	《防止及惩治灭绝种族罪公约》，1948 年	哥伦比亚、摩尔多瓦、西班牙
国际人道主义法	1949 年日内瓦四公约及其附加议定书	巴拿马、摩尔多瓦、西班牙
国际刑法	《国际刑事法院罗马规约》，1998 年	哥伦比亚、摩尔多瓦、西班牙、瑞典
麻醉药品和精神药物	《联合国禁止非法贩运麻醉药品和精神药物公约》，1988 年	摩尔多瓦
腐败和跨国有组织犯罪	《关于犯罪收益的清洗、搜查、扣押和没收问题的公约》，1990 年	摩尔多瓦
	《联合国打击跨国有组织犯罪公约》，2000 年	哥伦比亚
	《联合国反腐败公约》，2003 年	哥伦比亚
酷刑	《禁止酷刑和其他残忍、不人道和有辱人格的待遇或处罚公约》，1984 年	哥伦比亚、西班牙、瑞典
贩卖人口	《联合国打击跨国有组织犯罪公约关于防止、禁止和惩治贩运人口特别是妇女和儿童行为的补充议定书》，2000 年	哥伦比亚、巴拿马
侵害应受国际保护人员包括外交代表的罪行	《关于防止和惩处侵害应受国际保护人员包括外交代表的罪行的公约》，1973 年	西班牙
强迫失踪	《保护所有人免遭强迫失踪国际公约》，2006 年	哥伦比亚、巴拿马
与恐怖主义有关的罪行	《欧洲制止恐怖主义公约》，1977 年	摩尔多瓦

类别	立法	国家
发生武装冲突时保护文化财产	《关于发生武装冲突时保护文化财产的公约第二议定书》，1999 年	巴拿马
不适用诉讼时效	《战争罪及危害人类罪不适用法定时效公约》，1968 年	哥伦比亚
一般	《联合国宪章》，1945 年	古巴
<b>B. 区域文书</b>		
人权	《欧洲保护人权与基本自由公约》，1950 年	西班牙