

学校编码：10384  
学号：30420081151453

密级\_\_\_\_\_

廈門大學

硕士学位论文

我国自由船员权益保护研究

—以自由船员的上船途径和劳动报酬为例

A Study on the Rights and Interests Protection of Chinese  
Free Seafarers

—Taking Job Hunting and Remuneration as Examples

张云丽

指导教师姓名：傅岷成 教授

专业名称：海洋事务

论文提交日期：2011年8月

论文答辩时间：2011年9月

2011年9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

在我国大陆地区自由船员是一个新生事物。20世纪90年代以前，几乎所有的船员均就职于国有航运企业。而后随着私人航运企业和船员劳务中介机构如雨后春笋般出现，自由船员也出现了。出于研究需要，本文所述的“中国自由船员”暂不包括我国港澳台地区的自由船员，仅指我国大陆地区自由船员。经过十多年的发展，我国自由船员数量不断增加，现已成为我国航运业一支重要力量，但自由船员在就业、劳动报酬、社会保障和技能培训等方面的权益并未引起我国政府主管部门和有关方面的重视，学术界对此也鲜有研究。自由船员成为完完全全的“自由职业者”，自由船员权益得不到有效保护，监管不力、立法不完善、服务不到位，这与我国自由船员渐成规模不相适应，也对我国航运安全造成威胁。

国际劳工组织第94届会议于2006年2月23日通过了《2006年海事劳工公约》，《公约》认为由于航运业的全球性特点，船员需要特殊保护并倡导船员体面劳动。《公约》规定的不给未批准公约的国家“更优惠待遇”的条款以及港口国监督检查措施，我国加入《公约》是必然选择。本文结合《公约》的规定，对我国自由船员权益保护提出一些建议。

本文共包括四个部分：第一章，以《2006年海事劳工公约》关于船员的定义为基础，参考日本和我国台湾地区船员的定义，对未来我国船员法中船员以及自由船员应如何界定提出拙见。同时分析了我国自由船员的来源、发展趋势以及需对自由船员权益进行保护的原因。第二章，将自由船员就业模式分为自由船员到国内船公司和自由船员被外派到国外以及我国港澳台地区船公司工作两种，接着在调查问卷的基础上分析我国自由船员上船途径存在的问题，并介绍菲律宾自由船员就业经验。在第三章中对比我国现行法律法规与《2006年海事劳工公约》规则2.2、标准A2.2和导则B2.2中的相关规定，分析了不同就业模式下自由船员劳动报酬的确定办法及存在的问题，集中研究我国自由船员个人所得税问题和自由船员劳动报酬的救济保护制度。最后，在第四章对自由船员权益保护的对策进行讨论，建议我国参考菲律宾的有益经验，建立一个全国性的船员信息系统，建立三方协调机制，订立自由船员行业的集体合同，同时加强政府作用，规范船员服务中介机构。

关键词：自由船员；权益保护；劳动报酬

厦门大学博硕士论文摘要库

## Abstract

Free seafarer is a newborn thing in mainland China. Before the 1990s, almost all the Chinese seafarers were employed by the state-owned shipping enterprises. As private shipping companies and commercial crewing agencies mushroomed, free seafarers appeared. For the purpose of research, Hong Kong, Macao and Taiwan free seafarers are excluded from the term "Chinese free seafarers". Chinese free seafarers uninterrupted increase and become an important part of China's freight market after ten more years. But the competent authority and relevant parties pay no attention to the rights and interests of free seafarers in job hunting, remuneration, social security and training. Academia studies little on these areas yet. Free seafarers become absolute freemen. That poor protection to free seafarer's rights and interest, imperfect legislation, weak supervision as well as lacking of service is ill-adapted to free seafarer's development and also does harm to our country's shipping industry.

The International Labour Organization adopts the Maritime Labour Convention, 2006 on 23 February 2006 in its Ninety-fourth Session. The Convention considers that, given the global nature of the shipping industry, seafarers need special protection and then promotes decent conditions of seafarers' work. Considering the inclusion of a "no more favourable treatment clause" with respect to ships of non-ratifying states, in connection with port state control measures, ratifying the Convention is our country's best choice. This thesis gives some advices on how to protect Chinese free seafarer's rights and interests associated with a brief introduction to the Convention.

The thesis is structured as follows:

Chapter 1 starts from the conceptions of seafarer defined by the Convention, Japanese laws and Taiwanese laws, then conducts a comparative research among these definitions and finally presents a concrete proposal for the definition of seafarer in future China Seamen law. Besides the paper analyzes the source, trend of development of free seafarers and why we should protect the rights and interests of Chinese free seafarers.

Chapter 2 divides the employment pattern of Chinese free seafarers into two types, working for the PRC fleets and working onboard foreign, Hong Kong, Macao

or Taiwan vessels, and then problems in job hunting of Chinese free seafarers are addressed by a questionnaire survey. At last introduces some experiences of Philippine free seafarer's recruitment.

Chapter 3 firstly compares regulation 2.2, standard A2.2 and guideline B2.2 of the Convention with Chinese current laws and rules. Secondly analyses the problems of free seafarer's remuneration existing in two different employment types, focusing on free seafarer's Individual Income Tax and the relief system to protect free seafarer's right of obtaining remuneration.

Chapter 4 brings forward corresponding measures and proposals on the basis of the previous chapters, and carries out detailed discussion on how to protect free seafarer's rights and interests, for example, establishing national seafarer information system, founding tripartite consultation mechanism, signing collective contract, improving government management and standardizing crewing agencies.

Key Words: Free Seafarer; Rights and Interests Protection; Remuneration;

## 缩略语表 Abbreviations

BIMCO	The Baltic and International Maritime Council 波罗的海国际航运公会
CCOSE	China Coordination Council for Overseas Seamen Employment 中国外派船员协调机构
CMSC	China Maritime Service Centre 中国海事服务中心
Convention	Maritime Labour Convention, 2006 2006 年海事劳工公约
DFA	Department of Foreign Affairs 外交部
DOLE	Department of Labor and Employment 劳工部
GPB	Government Placement Branch 政府就业安排处
ICS	International Chamber of Shipping 国际航运公会
IMO	International Maritime Organization 国际海事组织
ISF	International Shipping Federation 国际海运联盟
OFW	Overseas Filipino Worker 菲律宾海外劳工
OWWA	Overseas Workers Welfare Administration 海外劳工福利局
POEA	Philippines Overseas Employment Association 菲律宾海外就业管理局
POLO	Philippine Overseas Labor Office 菲律宾海外劳工办公室



目 录

引 言.....	1
<b>第 1 章 自由船员的理论基础 .....</b>	<b>3</b>
<b>1.1 船员的定义和分类 .....</b>	<b>3</b>
1.1.1 船员的定义.....	3
1.1.2 船员的分类.....	9
<b>1.2 我国自由船员的来源和发展趋势 .....</b>	<b>10</b>
1.2.1 我国自由船员的来源和数量.....	10
1.2.2 船员劳动力供给情况.....	12
1.2.3 我国航运业未来发展对船员的需求.....	17
1.2.4 自由船员的发展趋势.....	18
<b>1.3 需对自由船员权益进行保护的原因 .....</b>	<b>19</b>
1.3.1 船员海上劳动艰苦性和危险性的特点.....	19
1.3.2 自由船员的弱势地位及个体分散性的特点.....	19
1.3.3 船员工会组织的缺位.....	20
1.3.4 我国自由船员立法较落后的现状.....	20
1.3.5 我国航运业和国家经济发展的需要.....	21
1.3.6 国际组织的船员立法趋势所决定的 .....	21
<b>第 2 章 自由船员上船途径及存在问题分析 .....</b>	<b>26</b>
<b>2.1 我国自由船员就业模式 .....</b>	<b>26</b>
2.1.1 船员劳务市场的类型.....	26
2.1.2 我国自由船员就业的基本模式.....	26
<b>2.2 我国船员劳务中介机构 .....</b>	<b>30</b>
2.2.1 我国现有的船员劳务中介机构类型.....	30
2.2.2 我国现有的船员劳务中介机构数量.....	31
2.2.3 船员劳动服务机构的法律性质 .....	33
<b>2.3 与自由船员就业相关的国际公约和法律法规 .....</b>	<b>33</b>

2.3.1 重要国际法律与基本原则.....	33
2.3.2 我国船员就业的立法现状.....	36
<b>2.4 调查问卷分析：自由船员上船途径及存在问题 .....</b>	<b>42</b>
2.4.1 问卷内容.....	42
2.4.2 问卷反馈结果分析.....	44
2.4.3 船员服务机构存在的其他问题.....	45
<b>2.5 菲律宾自由船员就业经验介绍 .....</b>	<b>46</b>
2.5.1 菲律宾海员外派经验的借鉴.....	46
2.5.2 菲律宾海员外派相关法律法规.....	57
<b>第 3 章 自由船员劳动报酬 .....</b>	<b>59</b>
<b>3.1 不同就业模式下自由船员劳动报酬的确定办法 .....</b>	<b>59</b>
3.1.1 自由船员到我国船舶上工作模式.....	59
3.1.2 自由船员被外派到国外以及我国港澳台地区船舶上工作模式.....	59
3.1.3 自由船员劳动报酬的组成部分.....	60
<b>3.2 与自由船员劳动报酬相关的国际公约和法律法规 .....</b>	<b>63</b>
3.2.1 我国自由船员劳动报酬立法现状.....	63
3.2.2 《2006 年海事劳工公约》规则 2.2 和标准 A2.2 与我国法律法规的对比.....	64
3.2.3 导则 B2.2 中对被拖欠工资船员的救济和有关工资事项投诉的调查程序与我国法律法规的对比.....	66
<b>3.3 自由船员个人所得税 .....</b>	<b>67</b>
3.3.1 工资、劳动报酬和劳务报酬.....	67
3.3.2 船员（含自由船员）个人所得税相关规定.....	70
3.3.3 自由船员个人所得税问题的解决办法.....	73
3.3.4 未来船员法中船员（包括自由船员）个人所得税部分的立法建议.....	75
<b>3.4 我国自由船员劳动报酬方面存在的问题 .....</b>	<b>75</b>
3.4.1 调查问卷分析：我国自由船员劳动报酬方面存在的问题.....	75
<b>第 4 章 我国自由船员权益保护的对策 .....</b>	<b>87</b>

<b>4.1 建立一个全国性的船员信息系统 .....</b>	<b>87</b>
<b>4.2 规范船员服务中介机构 .....</b>	<b>88</b>
4.2.1 清理整顿现有的营利性船员服务机构.....	88
4.2.2 做好中国船员劳务中介机构的信息披露.....	88
4.2.3 船员服务机构实行单向收费制度,即只向外国船东或国内船东征收配员服务费.....	89
<b>4.3 有步骤有限制地对外开放中国船员劳动力市场 .....</b>	<b>90</b>
4.3.1 我国船员劳动力市场对外开放情况.....	90
4.3.2 自由船员对开放中国船员劳动力市场的态度.....	91
4.3.3 专家学者的意见.....	91
4.3.4 本文作者的观点.....	92
<b>4.4 建立三方协调机制,订立自由船员行业的集体合同 .....</b>	<b>94</b>
4.4.1 《中国船员集体协议》的出台.....	94
4.4.2 《中国船员集体协议》的意义.....	95
4.4.3 《中国船员集体协议》实际执行情况.....	95
4.4.4 《中国船员集体协议》存在的不足及改进意见.....	95
<b>第五节 加强政府的作用 .....</b>	<b>97</b>
一、政府在船员市场化进程中“三个缺位” .....	97
二、改变多头管理的现状,加强监管.....	98
三、改革中国外派海员协调机构(CCOSE) .....	99
四、提高海员的社会地位.....	100
<b>参考文献 .....</b>	<b>101</b>
<b>附录.....</b>	<b>107</b>
<b>致谢.....</b>	<b>108</b>

## CONTENTS

<b>Introduction</b> .....	<b>1</b>
<b>1 Theory Basis of Free Seafarers</b> .....	<b>3</b>
<b>1.1 Definitions and Categories of Seafarers</b> .....	<b>3</b>
1.1.1 Definitions of Seafarers .....	3
1.1.2 Categories of Seafarers .....	9
<b>1.2 Sources and Development Trends of Chinese Free Seafarers</b> .....	<b>10</b>
1.2.1 Sources and Number of Chinese Free Seafarers .....	10
1.2.2 Supply of Seafarers .....	12
1.2.3 Demand of Seafarers Concerning Future Development of China Shipping Industry .....	17
1.2.4 Development Trends of Chinese Free Seafarers .....	18
<b>1.3 Reasons of Protecting the Rights and Interests of Free Seafarers</b> .....	<b>19</b>
1.3.1 Hardship and Risk of the Work on Ship .....	19
1.3.2 Weak Status and Dispersion of Free Seafarers .....	19
1.3.3 Responsibility Vacancy of the National Seamen's Union of China .....	20
1.3.4 Inadequate Legal System .....	20
1.3.5 Need of Our Country's Shipping and Economical Development .....	21
1.3.6 Trend of International Legal Development on Seafarers .....	21
<b>2 Crewing Patterns and the Problems in Job Hunting of Chinese Free Seafarers</b> .....	<b>26</b>
<b>2.1 Crewing Patterns of Chinese Free Seafarers</b> .....	<b>26</b>
2.1.1 Types of Seafarer's Recruitment Market .....	26
2.1.2 Basic Crewing Patterns of Chinese Free Seafarers .....	26
<b>2.2 Crewing Agencies in China</b> .....	<b>30</b>
2.2.1 Types of Existing Crewing Agencies in China .....	30
2.2.2 Number of Existing Crewing Agencies in China .....	31
2.2.3 Legal Nature of Crewing Agencies .....	33
<b>2.3 International Conventions, Laws and Regulations Related with Free Seafarer's Recruitment</b> .....	<b>33</b>
2.3.1 Major International Laws and Fundamental Principles .....	33
2.3.2 Legislation Concerning Seafarer's Recruitment in China .....	36
<b>2.4 Questionnaire Survey: Crewing Patterns and the Problems in Job Hunting of Chinese Free Seafarers</b> .....	<b>42</b>
2.4.1 Survey Design .....	42
2.4.2 Findings from the Survey .....	44
2.4.3 Other Problems Existing in Crewing Agencies .....	45
<b>2.5 Experiences of Filipino Free Seafarers' Recruitment</b> .....	<b>46</b>

2.5.1	Learning from the Experiences of Filipino Seafarer Export	46
2.5.2	Filipine Laws and Regulations Related with Seafarer Export	57
<b>3</b>	<b>Remuneration of Chinese Free Seafarers</b>	<b>59</b>
<b>3.1</b>	<b>Obtaining Remuneration in Different Employment Patterns</b>	<b>59</b>
3.1.1	Working for the PRC Fleets	59
3.1.2	Working onboard Foreign, Hong Kong, Macao or Taiwan Vessels	59
3.1.3	Composition of Chinese Free seafarer 's Remuneration	60
<b>3.2</b>	<b>International Conventions, Laws and Regulations Related with Free Seafarer' s Remuneration</b>	<b>63</b>
3.2.1	Legislation Concerning Seafarer' s Remuneration in China	63
3.2.2	Comparing Regulation 2.2 and Standard A2.2 of the Convention with Chinese Current Laws and Rules	64
3.2.3	Comparing the Relief System and Inquisitorial Procedure to Protect Seafarer' s Right of Obtaining Remuneration in Guideline B2.2 of the Convention with Chinese Current Laws and Rules	66
<b>3.3</b>	<b>Free Seafarer Individual Income Tax</b>	<b>67</b>
3.3.1	Wage, Remuneration and Remuneration for Labor Service	67
3.3.2	Provisions Related with Seafarer(including Free Seafarer )Individual Income Tax	70
3.3.3	Proposals for Solving the Problems of Free Seafarer Individual Income Tax	73
3.3.4	Legislative Suggestions for Seafarer(including Free Seafarer) Individual Income Tax in the Future Seamen Law	75
<b>3.4</b>	<b>Problems of Chinese Free Seafarer's Remuneration</b>	<b>75</b>
3.4.1	Questionnaire Survey : Problems of Chinese Free Seafarer's Remuneration	75
<b>4</b>	<b>Suggestions for the Protection of Rights and Interests of Free Seafarers in China</b>	<b>87</b>
<b>4.1</b>	<b>Establishing a National Seafarer Information System</b>	<b>87</b>
<b>4.2</b>	<b>Standardizing Crewing Agencies</b>	<b>88</b>
4.2.1	Rectifying and Reorganizing Existing Crewing Agencies	88
4.2.2	Improving Disclosure of Crewing Agencies Information in China	88
4.2.3	Fees Chargeable to Principals only	89
<b>4.3</b>	<b>Restrictedly and Step by Step Opening China Seafarer Labor Market to the Outside World</b>	<b>90</b>
4.3.1	Opening Situation of China Seafarer Labor Market	90
4.3.2	Free Seafarer Attitudes toward the Opening of China Seafarer Labor Market	91
4.3.3	Opinions of Experts	91
4.3.4	Opinion of Author	92

<b>4.4 Founding Tripartite Consultation Mechanism, Signing Collective Contract</b> .....	<b>94</b>
4.4.1 Promulgating China Seafarer Collective Contract .....	94
4.4.2 Significance of China Seafarer Collective Contract .....	95
4.4.3 Implementation of China Seafarer Collective Contract.....	95
4.4.4 Shortage and improving of China Seafarer Collective Contract.....	95
<b>4.5 Strengthening Government Action</b> .....	<b>97</b>
4.5.1 Three Lackings of Government in the Process of Seafarer Marketization in China.....	97
4.5.2 Changing Multiple Management, Strengthening Supervision.....	98
4.5.3 Reforming CCOSE .....	99
4.5.4 Improving Seafarer Social Status.....	100
<b>Bibliography</b> .....	<b>101</b>
<b>Appendices</b> .....	<b>107</b>
<b>Acknowledgement</b> .....	<b>108</b>

## 引 言

自由船员是中国船员队伍中的一个特殊群体,船员与用人单位之间不存在长期的劳动合同关系,合同的期限一般就是船员任职于船舶的期限,合同期满后,船员再选择任职的船舶。这种雇佣形态之下,用人单位不组织船员的培训、考试和证书申领,不负担相关费用,也不代交社会保险费。以前自由船员的数量很少,自有船员占绝对的多数,<sup>①</sup>但近年来自由船员逐渐成为我国航运市场中一支重要力量。

自由船员由于个体分散性的特点,就业中往往离不开船员劳务中介机构,但其合法权益有时受到劳务中介机构的严重侵害。造成这种状况的原因是多方面的:首先是法律规定不完善,我国与海运发达国家(如美国)和船员劳务派遣大国(如菲律宾)详尽的船员劳动立法相比差距甚大。其次,中介机构的违规操作,是自由船员权益保障不利的直接原因。第三,维权渠道不畅。第四,缺乏有效监督。<sup>②</sup>我国尚无专门的船员劳动监管部门对船员劳动力市场进行监管。这样严重挫伤了船员提供劳务的积极性,加上船员职业本身的艰苦和危险性使得船员流失严重。据统计,目前,航海类院校的毕业生一半以上不愿到海上就业,即使到海上就业的,平均职业寿命不到10年,不足以保障培养高级船员的资历要求。<sup>③</sup>随着我国自由船员队伍的不断扩大,如何有效地保护自由船员的合法权益,稳定并发展我国的高级船员队伍,已经是摆在我国政府面前的迫切需要解决的问题。

2009年12月31日,国际海事组织(IMO)秘书长米索普洛斯宣布把2010年确立为“国际海员年”,以此向默默无闻却做出巨大贡献的全球150万船员致敬。设立“2010国际海员年”的目的之一便是让负责制定政策和为航运提供岸上服务的人们更好地理解海员们所面临的巨大压力,从而给予他们的工作以真正的同情。<sup>④</sup>

<sup>①</sup>郭远和.船员权益保护若干法律问题研究(硕士学位论文)【D】厦门:厦门大学,2005.39.

<sup>②</sup>柳强.外派船员权利保障研究(硕士学位论文)【D】大连:大连海事大学,2007.65.

<sup>③</sup>陈刚.关于保护船员利益的制度设计[EB/OL].<http://www.iolaw.org.cn/shownews.asp?id=15549>,2011年2月20日.

<sup>④</sup>中远对外劳务合作公司.国际海事组织将2010年确定为“国际海员年”[EB/OL].<http://www.coscoman.com/xxzx-xw.htm>,2011年3月6日.

本文存在一些不足：一是由于统计资料的缺乏，笔者未能确切查找到自由船员数量。二是由于客观条件限制，本文中问卷调查对象数量有限，只有七名自由船员，问卷调查结果代表性不强。三是自由船员权益包括多个方面，由于篇幅所限，本文对自由船员的社会保障、技能培训等方面权益没有论述，对自由船员权益保护研究有兴趣的老师同学可往这两个方面多做研究。

厦门大学博硕士论文摘要库



## 第1章 自由船员的理论基础

### 1.1 船员的定义和分类

#### 1.1.1 船员的定义

##### 1.1.1.1 《2006年海事劳工公约》关于船员的定义

《2006年海事劳工公约》第2条第1款第f项规定“海员一词系指在本公约所适用的船舶上以任何职务受雇或从业或工作的任何人员。”<sup>①</sup>第2条第1款第i项规定“船舶一词系指除专门在内河或在遮蔽水域之内或其紧邻水域或适用港口规定的区域航行的船舶以外的船舶。”<sup>②</sup>这里强调的是受雇状态,即受雇并在特定(公约规定)的船上工作。使用“任何人员”一词,也就是将那些在海上工作并从事传统上不认为航海工作人员的一部分也包括进来。海员这一定义,在公约文本的整个修改过程中都是长时间讨论的问题。国际劳工组织海事技术预备会议上对船员这一定义“采用的基本方法是提供包含性或广义的定义。”<sup>③</sup>其本意是通过提供宽泛的定义,尽可能将所有的船上人员予以涵盖,但允许各国在进行三方协商的基础上,通过对劳动时间、船舶大小等条件来进一步缩小这一定义的范围,以对船员定义做进一步明确的规定。但这种做法本身可能会使全球海事劳动力在适用公约方面的不规则性长期存在。<sup>④</sup>

为了进一步明确船舶的范围,公约第2条第4款规定“除非另有明文规定,本公约适用于除从事捕鱼或类似捕捞的船舶和用传统方法制造的船舶,例如独桅三角帆船和舢板以外的通常从事商业活动的所有船舶,无论其为公有或私有。本公约不适用于军舰和军事辅助船。”也就是说,公约中的“船舶”是指商船。同时排除了从事捕鱼或类似捕捞的船舶和用传统方法制造的船舶。渔业和海运业虽然都属于传统型的海洋产业,但却属于不同的产业,前者属于第一产业,后者属于

<sup>①</sup>国际劳工组织.2006年海事劳工公约[M].中华人民共和国交通部国际合作司译,大连:大连海事大学出版社,2007.5.注:英文原文为“seafarer means any person who is employed or engaged or works in any capacity on board a ship to which this Convention applies.”

<sup>②</sup>国际劳工组织.2006年海事劳工公约[M].中华人民共和国交通部国际合作司译,大连:大连海事大学出版社,2007.5.注:英文原文为“ship means a ship other than one which navigates exclusively in inland waters or waters within,or closely adjacent to,sheltered waters or areas where port regulations apply.”

<sup>③</sup>王秀芬.船员之法律概念辨析[J].社会科学家,2010,(11):83转引自国际劳工局.通过一项文书以合并海事劳工标准[Z].日内瓦.2005.14.

<sup>④</sup>王秀芬.船员之法律概念辨析[J].社会科学家,2010,(11):83

第三产业,虽然渔业劳动和海运乘务劳动都是海上劳动,劳动工具都属于船舶,且渔业劳动也包含着一定的运输活动,但因劳动对象的不同,劳动特点也是不同的。渔业劳动的主要内容是捕捞,而海运劳动则是以运输为核心内容的操船及所运货物的管理工作。前者的劳动对象是鱼,后者的劳动对象是货物。基于这些考虑,国际劳工组织于2007 通过了一项综合了所有渔业国际劳工标准的新公约——《2007 渔业部门劳动公约》,以保护渔船船员的权益。<sup>①</sup>

### 1.1.1.2 日本法律对船员的定义

《日本船员法》(2002年7月31日第98号日法令修改)第1章第1条第1款规定“本法所称船员,是指在日本船舶上或依国土交通省令(以下简称省令)规定的日本船舶以外的船舶上服务的船长、船员及预备船员。”第2款“前款规定的船舶,不含下列船舶:1.总吨不满5吨的船舶;2.只在江、河、湖、港区航行的船舶;3.政令规定的总吨不满30吨的渔船。4.前三项之外的船舶职员及《小型船舶法》第2条第4款规定的小型船舶、供体育娱乐用的快艇、摩托艇等,其船舶的目的、期间、形态、配员等都不具有船员劳动特殊性的船舶,由国土交通省另行规定。”第3款“前款第2项的港区,《港则法》有规定的,依其规定。但国土交通大臣依政令规定是,可以特别指定,规定与此不同的港区。”<sup>②</sup>

### 1.1.1.3 我国台湾地区有关船员的定义

台湾地区《船员法》1991年6月23日公布,<sup>③</sup>自公告日施行,2002年1月30日修正。船员定义在该法第2条规定“一 船舶:指在水面或水中供航行之船舶。三 船员:指船长及海员。四 船长:指受雇用人雇用,主管船舶一切事务之人员。五 海员:指受雇用人雇用,由船长指挥服务于船舶上之人员。”第3条规定“下列船舶之船员,除有关航行安全与海难处理外,不适用本法之规定:一 船舶法所称小船。二 军事建制之舰艇。三 渔船。专用于公务用船舶之船员,除有关船员之资格、执业与培训、航行安全与海难处理外,不适用本法之规定。”<sup>④</sup>

台湾地区《海商法》(2000年1月16日修正)<sup>⑤</sup>第1章第2条规定“本法称

<sup>①</sup>王秀芬.船员之法律概念辨析[J].社会科学家,2010,(11):85

<sup>②</sup>韩立新,王秀芬,编译.各国(地区)海商法汇编(中英文对照)(下卷)[M].大连:大连海事大学出版社,2003. 690-691

<sup>③</sup>韩立新,王秀芬,编译.各国(地区)海商法汇编(中英文对照)(下卷)[M].大连:大连海事大学出版社,2003. 1744

<sup>④</sup>北大法宝台湾法律法规库.船员法[EB/OL].

<http://vip.chinalawinfo.com/newlaw2002/SLC/SLC.asp?Db=twd&Gid=939528078>,2011-03-10.

<sup>⑤</sup>韩立新,王秀芬,编译.各国(地区)海商法汇编(中英文对照)(下卷)[M].大连:大连海事大学出版社,2003. 1711

船长者，谓受船舶所有人雇用主管船舶一切事务之人员；称海员者，谓受船舶所有人雇用由船长指挥服务于船舶上所有人员。”第1章第1条规定“本法称船舶者谓在海上航行，或在与海相通水面或水中航行之船舶。”第1章第3条规定“下列船舶除因避碰外，不适应本法之规定：(一)船舶法所称小船。(二)军事建制之舰艇。(三)专用于公务之船舶。(四)第一条规定以外之其他船舶。”

#### 1.1.1.4 《中华人民共和国船员条例》中的规定

《中华人民共和国船员条例》第2章第4条规定“本条例所称船员，是指依照本条例的规定经船员注册取得船员服务簿的人员，包括船长、高级船员、普通船员。本条例所称船长，是指依照本条例的规定取得船长任职资格，负责管理和指挥船舶的人员。本条例所称高级船员，是指依照本条例的规定取得相应任职资格的大副、二副、三副、轮机长、大管轮、二管轮、三管轮、通信人员以及其他在船舶上任职的高级技术或者管理人员。本条例所称普通船员，是指除船长、高级船员外的其他船员。”《船员条例》以经船员注册取得船员服务簿为判断船员的标准，但是并没有规定必须在什么样的船舶上服务才算是船员。

《中华人民共和国船员注册管理办法》第1章第1条“为规范船员注册管理，根据《中华人民共和国船员条例》，制定本办法。”第1章第5条“申请船员注册，应当具备下列条件：年满18周岁（在船实习、见习人员年满16周岁）但不超过60周岁；符合船员健康要求；经过海船船员、内河船舶船员基本安全培训，并经海事管理机构考试合格。申请注册国际航行船舶船员的，还应当通过海事管理机构组织的船员专业外语考试。”<sup>①</sup>

联系《中华人民共和国船员条例》和《中华人民共和国船员注册管理办法》的规定，可得出《中华人民共和国船员条例》中的船员指经船员注册取得船员服务簿的船员，包括海船船员和内河船员。该定义范围非常广泛，对于船舶的种类，具体航行区域、是否处于任职状态均没有规定。

#### 1.1.1.5 《中华人民共和国海商法》中的规定

《中华人民共和国海商法》第3章第31条规定“船员，是指包括船长在内的船上一切任职的人员。”但并非在任何船上任职的人员都属船员，依据同法第3

<sup>①</sup> 中华人民共和国交通运输部. 中华人民共和国船员注册管理办法. [EB/OL]. <http://search.moc.gov.cn:8080/was40/detail?record=73&channelid=49189&searchword=%E6%9C%89%E6%95%88%E6%80%A7%3D%E6%9C%89%E6%95%88+and+%E6%B3%95%E8%A7%84%E6%95%88%E5%8A%9B%3D%E4%BA%A4%E9%80%9A>, 2011-04-10.

条“本法所称船舶，是指海船和其他海上移动式装置，但是用于军事的、政府公务的船舶和20总吨以下的小型船艇除外。”也就是说，只有在符合本条规定的特定船舶上任职的人员，才是海商法意义上的船员。<sup>①</sup>据此，海商法意义上的船员这一概念的构成，须同时具备以下条件：具有以证书所证明的船员资格；处于受雇状态；担任职务服务于特定的船舶上。

### 1.1.1.6 未来船员法中船员概念的界定

被称为船员“权利法案”的国际劳工组织《2006 海事劳工公约》的生效日期日益临近，由于其“不给非缔约国船舶以更优惠待遇”制度的存在，当公约生效后，所有的航运国家都面临着通过国内立法履行公约的问题。船员立法应该围绕“船员”这一核心概念而展开。船员之概念内涵和外延的明确对于船员法的适用范围具有十分重要的意义。<sup>②</sup>

通过以上对《2006年海事劳工公约》、日本、我国台湾地区和大陆地区关于船员概念的定义，我们可以发现：首先，除《中华人民共和国船员条例》强调行业或职业种类，以经船员注册取得船员服务簿为判断船员的标准外，《2006年海事劳工公约》用的词语是“受雇”或“从业”或“工作”，《日本船员法》是“服务于船舶上”，《台湾船员法》和《台湾海商法》是“被雇用”，我国《海商法》是“任职”，均强调在工作的这一即时状态。其次，除《中华人民共和国船员条例》外，均对船舶的种类有所限制。《2006年海事劳工公约》专指商船；《日本船员法》规定不包括5吨以下的小船、30吨以下的渔船、快艇和摩托艇以及其他不具有船员劳动性的船舶；《台湾船员法》规定不包括小船、渔船、军舰和公务船舶，《台湾海商法》规定不包括小船、军舰和公务船舶；我国《海商法》规定的是“海船和其他海上移动式装置”，“不包括军事船舶、公务船舶和20吨以下的小型船舶”，但没有规定不包括渔船。最后，除《中华人民共和国船员条例》和《台湾船员法》外，均对船舶的航行区域有所限制。《2006年海事劳工公约》规定不包括“内河、港口和在遮蔽水域之内或其紧邻水域”；《日本船员法》规定不包括“江、河、湖、港”；《台湾海商法》规定“海上航行，或在与海相通水面或水中航行”；我国《海商法》规定的是“海船和其他海上移动式装置”，可推出其航行区域为海上。《中华人民共和国船员条例》和《中华人民共和国海商法》对于船

<sup>①</sup>王文进. 中国船员职业保障法律制度研究（硕士学位论文）【D】大连：大连海事大学，2001.2

<sup>②</sup>王秀芬. 船员之法律概念辨析[J]. 社会科学家, 2010, (11): 82.

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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库