



司法裁決摘要

Lubiano Nancy Almorin (申請人) 訴 入境事務處處長 民事上訴 2018 年第 112 號

裁決 : 駁回申請人的上訴
聆訊日期 : 2020 年 3 月 17 至 18 日
判決日期 : 2020 年 9 月 21 日

背景

1. 根據香港入境及勞工政策，所有外籍家庭傭工(外傭)必須在僱主的住所工作及居住(留宿規定)，入境事務處處長(入境處處長)只會向承諾遵守留宿規定的外傭批出工作簽證。留宿規定在僱主與外傭訂立的《標準僱傭合約》中訂明。本案的申請人是外傭，她申請司法覆核，質疑留宿規定是否合憲合法。
2. 原訟法庭駁回司法覆核申請並維持留宿規定，理由包括：
 - (a) 外傭宣稱根據《經濟、社會與文化權利的國際公約》(《公約》)享有休息日的權利，但該權利在香港沒有藉本地法例獲賦予效力；
 - (b) 沒有足夠證據證明留宿規定增加違反外傭基本人權的風險；
 - (c) 《香港人權法案條例》(第 383 章)第 11 條訂明的出入境保留條文(出入境保留條文)在本案適用。
3. 申請人向上訴法庭提出上訴。上訴的主要理由是原訟法庭裁定休息日的權利未獲香港《僱傭條例》(第 57 章)賦予“本地效力”，以及留宿規定沒有增加違反該權利的風險達至令人無法接受的程度，實屬犯錯。在本上訴中，入境處處長及勞工處處長尋求更改下級法庭有關增加風險為由作出的判決(即不可基於政府措施加大或增加違反基本權利的風險而挑戰有關措施是否合憲)，並尋求以其他理由確認該判決。

爭議點

4. 在上訴法庭席前的主要爭議點如下：
 - (1) 出入境保留條文和《公約》第六條保留條文對本案有何影響；
 - (2) 《公約》第七(b)及七(d)條訂明的充足休息和工時限制的權利(《公約》第七條權利)是否已藉《僱傭條例》在香港具有法律效力；



- (3) 可否藉政府措施加大或增加違反基本權利的風險而挑戰有關措施是否合憲；
- (4) 留宿規定與申請人所依據的受傷害風險之間是否有因果關係；以及
- (5) 上文(2)至(4)的答案如屬肯定，則留宿規定是否有理可據。

律政司就法院的裁定的摘要

(上訴法庭的判決全文(只有英文版)載於

https://legalref.judiciary.hk/lrs/common/search/search_result_detail_frame.jsp?DIS=130932&QS=%2B&TP=JU)

5. 關於**爭議點(1)**(即出入境保留條文和《公約》第六條保留條文的效力)，上訴法庭裁定，就休息日的權利而言，出入境保留條文和《公約》第六條保留條文均沒有削弱《僱傭條例》第 17 條賦予的保障。原因是既然《僱傭條例》第 17 條已為外傭提供保障，則如未能確立增加風險的論點，根據《公約》第七條所提出的任何質疑均不成立。(第 37 至 38 段)
6. 上訴法庭繼而裁定，以出入境保留條文為由，外傭不能依據《公約》第七條權利被侵犯的風險增加的論點，質疑留宿規定。具體而言，出入境保留條文適用於《基本法》和《香港人權法案條例》下性質相同的權利。該條文禁止無權入境或逗留在香港的外傭引用《公約》第七條權利，而該權利與《人權法案》第四(三)條下免受強迫勞役的權利性質相同。(第 39 至 56 段)
7. 上訴法庭進一步裁定，留宿規定屬於《公約》第六條保留條文(即保留政府就在香港接受僱傭工作施加限制的權利)的涵蓋範圍。申請人辯稱《公約》第七條權利被侵犯的風險增加，此論點會使《公約》第六條保留條文受挫失效，故此不可行。(第 57 至 67 段)
8. 關於**爭議點(2)**(即把《公約》第七條權利納入本地法律)，上訴法庭裁定，立法機關必須客觀地表明將國際條約納入本地法律，該條約才能在香港本地法律予以實施及履行相關責任。就本案而言，上訴法庭找不到任何支持依據，裁斷香港的立法機關已採取行動把《公約》第七條權利納入或予以實施於本地法律。(第 68 至 110 段)



9. 關於**爭議點(3)**(即基於增加風險而質疑政府措施的合憲性)，上訴法庭裁定，單憑基本權利受侵犯的風險增加為依據提出司法覆核的做法不適用於香港。該做法會不必要地擴大司法覆核的範圍，也令法院須進行風險和效益分析，超出香港法院的職能範圍。然而，對於可否基於權利受侵犯的“風險屬不可接受或重大”而挑戰有關措施，上訴法庭未作定奪。(第 111 至 129 段)

10. 關於**爭議點(4)**(即留宿規定與申請人所依據的受傷害風險之間的因果關係)，上訴法庭裁定，申請人要證明兩者的因果關係，門檻甚高，而本案未能達到該門檻。(第 142 至 145 段)

11. 關於**爭議點(5)**(即留宿規定的理據)，上訴法庭裁定，由於爭議點(2)至(4)的答案均為否定，故無須考慮是否有理可據的爭議點。(第 146 段)

律政司

民事法律科

2020 年 9 月 21 日