



武大国际法评论

WUHAN UNIVERSITY INTERNATIONAL LAW REVIEW

教育部人文社会科学重点研究基地
武汉大学国际法研究所
主办



第十八卷·第二期

VOL.18 No.2



WUHAN UNIVERSITY PRESS

武汉大学出版社

CSSCI (2014-2015年) 来源集刊

武大国际法评论

WUHAN UNIVERSITY INTERNATIONAL LAW REVIEW

教育部人文社会科学重点研究基地
武汉大学国际法研究所
主办



第十八卷·第二期

VOL.18 No.2



WUHAN UNIVERSITY PRESS

武汉大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

武大国际法评论 = WUHAN UNIVERSITY INTERNATIONAL LAW REVIEW.
第18卷.第2期/教育部人文社会科学重点研究基地武汉大学国际法研究所主办. —武汉: 武汉大学出版社, 2015. 12

ISBN 978-7-307-17173-2

I. 武… II. 教… III. 国际法—研究 IV. D99

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 265169 号

责任编辑: 钱 静 责任校对: 汪欣怡 版式设计: 马 佳

出版发行: 武汉大学出版社 (430072 武昌 珞珈山)

(电子邮件: cbs22@whu.edu.cn 网址: www.wdp.com.cn)

印刷: 武汉中科兴业印务有限公司

开本: 787 × 1092 1/16 印张: 22 字数: 428 千字 插页: 1

版次: 2015 年 12 月第 1 版 2015 年 12 月第 1 次印刷

ISBN 978-7-307-17173-2 定价: 50.00 元

版权所有, 不得翻印; 凡购我社的图书, 如有质量问题, 请与当地图书销售部门联系调换。

武大国际法评论

铁铮武题



武大国际法评论

(第十八卷第二期)

名 誉 顾 问 梁 西 李双元 刘丰名 万鄂湘 黄 进
编委会成员 (按姓氏拼音先后为序)

崔晓静 杜志华 郭玉军 冯洁菡 甘 勇
何其生 黄德明 黄志雄 李仁真 罗国强
聂建强 漆 彤 乔雄兵 石 磊 肖 军
肖永平 杨泽伟 余敏友 曾令良 张 辉
张庆麟 张湘兰

主 编 曾令良

副 主 编 何其生 漆 彤 张 辉

编 辑 (按姓氏拼音先后为序)

何其生 匡增军 李 洁 梁雯雯 罗国强
漆 彤 乔雄兵 田新月 严 阳 张 辉
郑梦露 朱慧兰

编辑部邮箱: whuilr@whu.edu.cn whuilr@163.com

通 信 地 址: 湖北省武汉市武汉大学法学院

《武大国际法评论》编辑部

邮 政 编 码: 430072

Wuhan University International Law Review

Vol. 18 No. 2

Honorary Editors-in-chief:

LIANG Xi	LI Shuangyuan	LIU Fengming
WAN Exiang	HUANG Jin	

Editor-in-chief:

ZENG Lingliang

Deputy Editors-in-chief:

HE Qisheng	QI Tong	Zhang Hui
------------	---------	-----------

Editorial Committee:

CUI Xiaojing	DU Zhihua	GUO Yujun
FENG Jiehan	GAN Yong	HE Qisheng
HUANG Deming	HUANG Zhixiong	LI Renzhen
LUO Guoqiang	NIE Jianqiang	QI Tong
QIAO Xiongbing	SHI Lei	XIAO Jun
XIAO Yongping	YANG Zewei	YU Minyou
ZENG Lingliang	ZHANG Hui	ZHANG Qinglin
ZHANG Xianglan		

Executive Editors:

HE Qisheng	KUANG Zengjun	LI Jie	LIANG Wenwen
LUO Guoqiang	QI Tong	QIAO Xiongbing	TIAN Xinyue
Yan Yang	ZHANG Hui	ZHENG Menglu	ZHU Huilan

E-mail: whuilr@whu.edu.cn whuilr@163.com

Address: Editorial Board of Wuhan University International Law Review,
Wuhan University School of Law, Wuhan 430072, China

武大国际法评论

学术顾问

(按姓氏拼音先后为序)

白桂梅	车丕照	陈立虎	陈治东	邓瑞平
丁 伟	杜新丽	傅崐成	古祖雪	韩 健
韩立余	黄 风	黄 瑶	贾兵兵	蒋新苗
金克胜	金彭年	孔庆江	李登华	李国安
李 鸣	李先波	廖益新	凌 岩	刘仁山
刘想树	刘晓红	刘 颖	卢 松	吕岩峰
马德才	莫世健	慕亚平	秦晓程	饶戈平
任 际	单海玲	单文华	邵景春	邵沙平
沈 涓	沈四宝	司玉琢	宋锡祥	孙南申
陶凯元	王传丽	王国华	王 瀚	汪金兰
王 军	吴志攀	吴志忠	肖 冰	谢石松
徐崇利	徐冬根	徐 宏	宣增益	杨丽艳
杨 松	叶兴平	余劲松	於世成	曾华群
张乃根	张晓东	张学安	张 勇	赵建文
赵秀文	郑远民	周洪钧	周仲飞	朱榄叶
左海聪				

Wuhan University International Law Review

Editorial Advisory Board

Prof. BAI Guimei	Prof. LIU Xiaohong	Prof. WU Zhipan
Prof. CHE Pizhao	Prof. LIU Ying	Prof. WU Zhizhong
Prof. CHEN Lihu	Prof. LU Song	Prof. XIAO Bing
Prof. CHEN Zhidong	Prof. LÜ Yanfeng	Prof. XIE Shisong
Prof. DENG Ruiping	Prof. MA Decai	Prof. XU Chongli
Prof. DING Wei	Prof. John Shijian Mo	Prof. XU Donggen
Prof. DU Xinli	Prof. MU Yaping	Dr. XU Hong
Prof. FU Kuncheng	Prof. QIN Xiaocheng	Prof. XUAN Zengyi
Prof. GU Zuxue	Prof. RAO Geping	Prof. YANG Liyan
Prof. HAN Jian	Mr. REN Ji	Prof. YANG Song
Prof. HAN Liyu	Prof. SHAN Hailing	Prof. YE Xingping
Prof. HUANG Feng	Prof. SHAN Wenhua	Prof. YU Jinsong
Prof. HUANG Yao	Prof. SHAO Jingchun	Prof. YU Shicheng
Prof. Bing Bing JIA	Prof. SHAO Shaping	Prof. ZENG Huaqun
Prof. JIANGXinmiao	Prof. SHEN Juan	Prof. ZHANG Naigen
Prof. JIN Kesheng	Prof. SHEN Sibao	Prof. ZHANG Xiaodong
Prof. JIN Pengnian	Prof. SI Yuzhuo	Prof. ZHANG Xuean
Prof. KONG Qingjiang	Prof. SONG Xixiang	Dr. ZHANG Yong
Mr. LI Denghua	Prof. SUN Nanshen	Prof. ZHAO Jianwen
Prof. LI Guoan	Prof. TAO Kaiyuan	Prof. ZHAO Xiuwen
Prof. LI Ming	Prof. WANG Chuanli	Prof. ZHENG Yuanmin
Prof. LI Xianbo	Prof. WANG Guohua	Prof. ZHOU Hongjun
Prof. LIAO Yixin	Prof. WANG Han	Prof. ZHOU Zhongfei
Prof. LING Yan	Prof. WANG Jinlan	Prof. ZHU Lanye
Prof. LIU Renshan	Prof. WANG Jun	Prof. ZUO Haicong
Prof. LIU Xiangshu		

目 录

一、国际民事诉讼专题

中国国际民事诉讼原则(建议稿)	何其生 等(2)
先受理法院规则与国际平行诉讼问题的解决	杜 涛(49)
拉美国家“报复立法”对美国不方便法院原则适用的影响	王吉文(68)
跨国民事诉讼证据开示的冲突与统一	
——以《跨国民事诉讼原则》为视角	乔雄兵(84)
承认与执行外国法院判决中的国际礼让	王承志(105)
论国际民事管辖权的法理基础	甘 勇(119)
国际民事诉讼规则演进的判例法进路	
——以最高人民法院指导案例 37 号为线索	章 晶(137)
中国国际民事诉讼法原则体系之构建	万 钧(160)

二、专论

多边贸易谈判中的粮食安全关切探析	
——以《巴厘决议》为视角	张晓京 李捷理(186)
国家在民用核活动中预防跨境核损害的义务	哈丽思(204)
有害物质潜在损害的法律救济及其解决进路	
——以美国法为例	李雯静(226)

三、国际投资仲裁专题

欧盟国际投资仲裁财政责任划分条例评析	张 生(250)
裁量余地原则在国际投资仲裁中的适用问题	金隽艺(267)
国际投资仲裁中国民待遇条款的“相似情形”问题研究	张倩雯(289)

英国再保险合同法律适用探析	何 丹(304)
---------------------	----------

四、案例评析

分区域渔业委员会提交的咨询意见请求案评析	谭 畅(324)
----------------------------	----------

TABLE OF CONTENTS

International Civil Procedure Law

Proposed Principles of Chinese International

Civil Procedure Law HE Qisheng *et al.* (2)

The First-filed Rule and the International Parallel Litigation DU Tao (49)

Influence of the Latin American Countries' Retaliatory

Legislation on the Application of Forum Non Conveniens in

the United States WANG Jiwen (68)

On Conflict and Unification of Discovery in Transnational

Civil Litigation: A Perspective of the Principle of Transnational

Civil Procedure QIAO Xiongbing (84)

International Comity concerning Recognition and Enforcement

of Foreign Judgments WANG Chengzhi (105)

On the Jurisprudential Basis of International Civil Jurisdiction GAN Yong (119)

Case Law and the Evolution of International Civil Procedure Rules:

An Analysis from the Guiding Case No. 37 of the Supreme

People's Court ZHANG Jing (137)

On the Construction of a Principles' System of Chinese

International Civil Procedure Law WAN Jun (160)

Articles

On Food Security Concerns in the Multilateral Trade Negotiations

—From the Perspective of the Bali Decision ZHANG Xiaojing LI Jieli (186)

States' Obligations to Prevent Trans-Boundary Nuclear Damage in

Civil Nuclear Activities HA Lisi (204)

How to Solve a Dilemma of Civil Remedies to Latent Harms in Toxic Tort

—Focusing on American Tort Law LI Wenjing (226)

International Investment Arbitration

- Commentary on the Regulation on Apportionment of
Financial Responsibility Linked to Investor-State
Dispute Settlements ZHANG Sheng(250)
- Application of the Margin of Appreciation Doctrine in
International Investment Arbitration JIN Junyi(267)
- A Study on Like Circumstance of National Treatment
in International Investment Arbitrations ZHANG Qianwen(289)
- An Analysis of the Law Applicable to British
Reinsurance Contract HE Dan(304)

Case Study

- Comments on the Case concerning Request for an Advisory
Opinion Submitted by the Sub-regional Fisheries Commission ... TAN Chang(324)

一、国际民事诉讼专题

栏首语：随着中国综合国力的提升，中国的大国地位日渐凸显，国际民商事交往也越来越密集和频繁。有交往就有争议。然而，考察中国国际民事诉讼的制度，依旧停留在 1982 年《民事诉讼法(试行)》的制度框架和基本原则之内。在大国的背景下，中国的国际民事诉讼制度应该体现大国司法的某些特征，并应以开放性、全球性的视野着眼于相关制度的建设。为此，本刊和中国国际私法学会国际民事诉讼专题研究委员会联手，对该委员会组织的“大国司法与中国国际民事诉讼法改革”论坛上的论文进行选登(王吉文教授和章晶博士研究生的论文与此主题相关，一并编入此专题)，并重点推出《中国国际民事诉讼原则(建议稿)》，以共同推进中国国际民事诉讼制度的发展。

中国国际民事诉讼原则(建议稿)

□ 何其生 万 钧 秦红嫚 王盛哲 司 文 田新月 南 楠 唐塞潇*

目 次

- 一、《中国国际民事诉讼原则(建议稿)》起草说明
- 二、中国国际民事诉讼原则(建议稿)
- 三、《中国国际民事诉讼原则(建议稿)》释义
 - 1. 国家主权原则
 - 2. 司法救济原则
 - 3. 平等和对等原则
 - 4. 国际条约优先原则
 - 5. 适当法院原则
 - 6. 程序公正原则
 - 7. 程序公开原则
 - 8. 法院地法原则
 - 9. 既判力原则
 - 10. 支持和监督仲裁原则
 - 11. 公共秩序原则

* 何其生：武汉大学国际法研究所教授，博士生导师。联系邮件：heqisheng@126.com。

万钧：武汉大学国际法研究所博士研究生、华北水利水电大学法学院副教授；

秦红嫚、王盛哲、司文、田新月、唐塞潇、南楠：武汉大学国际法研究所博士研究生。

《中国国际民事诉讼原则(建议稿)》起草工作由何其生拟定框架，修改定稿；万钧副教授协助处理起草的具体事宜，进行文稿的校对和整理，并参与撰写了“既判力原则”。撰写条文释义的工作则主要由武汉大学国际法研究所的博士生们承担，具体分工如下：田新月负责“国家主权原则”的释义；秦红嫚负责“司法救济原则”、“程序公正原则”和“程序公开原则”；王盛哲负责“平等和对等原则”、“支持和监督仲裁原则”；司文负责“适当法院原则”；唐塞潇负责“国际条约优先原则”和“法院地法原则”；南楠负责“既判力原则”和“公共秩序原则”。武汉大学诉讼法专业的博士生马龙和郑涛多次参与了建议稿的讨论，并提出了许多有见地的建议。武汉大学国际法所研究生陈慕华、张安兵等协助处理了大量行政事宜。

一、《中国国际民事诉讼原则(建议稿)》起草说明

2014年10月,中国国际私法学会常务理事会通过了何其生教授申请组建国际民事诉讼专题研究委员会的决定。委员会的宗旨是研究国际民事诉讼基本理论,推动中国国际民事诉讼程序规则的改革,促进国际民事诉讼人才的培养。此后,何其生教授将起草示范性质的《中国国际民事诉讼原则和规则》作为委员会的核心任务之一,并建立工作小组分阶段实施。2015年的工作重点是起草中国国际民事诉讼的原则。工作小组力图以开放性的态度来建构中国国际民事诉讼的体系、指导精神和立法基础。工作小组先后召开了7次会议,完成了《中国国际民事诉讼原则(建议稿)》初稿的起草工作,并建立了信息和资料共享平台。

2015年4月17日,何其生邀请国内研究国际民事诉讼的专家学者在武汉大学召开了第一届中国国际私法学会国际民事诉讼专题研究委员会研讨会暨“大国司法与中国国际民事诉讼法改革”论坛。研讨会得到了司法文明协同创新中心的资助,得到了中国国际私法学会会长黄进教授的大力支持。武汉大学法学院院长、中国国际私法学会常务副会长肖永平教授参加了会议,并对国际民事诉讼专题研究委员会今后的工作给予了指导。与会人员包括:华东政法大学杜涛教授;中南财经政法大学徐伟功教授;南京大学法学院副院长宋晓教授;澳门大学法学院涂广建教授;中山大学法学院罗剑雯教授、王承志副教授;武汉大学国际教育学院邹国勇副教授;武汉大学国际法研究所甘勇副教授、乔雄兵副教授、朱磊博士;华东政法大学李晶副教授;安徽大学法学院范晓亮博士;华北水利水电大学法学院万钧副教授;《法商研究》何艳编辑、《武汉大学学报》李媛编辑;湖北省高级人民法院杨羽法官以及武汉大学国际法专业和民事诉讼法专业博士生等40多人。会议得到了中国法学创新网和中国国际私法学会网站的报道和关注。

此次论坛的一个重要环节就是讨论《中国国际民事诉讼原则(建议稿)》。与会的专家逐条审阅和讨论了建议稿的内容,在条文设置、条文内容和条文顺序上,阐述了真知灼见。根据这些建议,工作小组再次修改了条文的内容,并调整了释义的内容。由于能力所限,建议稿肯定存在不少疏漏,敬邀各位同仁批评指正。

二、中国国际民事诉讼原则(建议稿)

1. 国家主权原则

1.1 中华人民共和国人民法院依法独立审判涉外民事案件,审查外国法院判决和外国仲裁裁决承认和执行的申请,并依法作出裁决。

1.2 针对外国国家及其财产提起的诉讼,以及所采取的强制性措施,需要得到该外国的同意。中华人民共和国法律及其参加的国际公约中规定的不得援引国家豁免的情形除外。

1.3 国际组织享有的司法豁免权依照中华人民共和国法律和国际条约以及该国际组织与中华人民共和国主管机关达成的协定予以确定。

1.4 对享有外交特权与豁免权的外国人、外国组织或者国际组织提起的民事诉讼,应当依照中华人民共和国有关法律和中华人民共和国缔结或者参加的国际条约的规定办理。

2. 司法救济原则

人人平等地享有司法救济的权利,不分种族、肤色、性别、语言、宗教、国籍或其他身份等而有区别。

3. 平等和对等原则

3.1 外国人、无国籍人、外国企业和其他组织在中华人民共和国境内同中华人民共和国公民、企业和其他组织有同等的诉讼权利,承担同等的诉讼义务。法律有特殊规定的除外。

3.2 外国法院对中华人民共和国公民、企业和其他组织的民事诉讼权利加以限制的,中华人民共和国人民法院对该国公民、企业和其他组织的民事诉讼权利实行对等原则。

3.3 若一国没有相反证明,推定该国给予中华人民共和国公民、企业和其他

组织同等的民事诉讼权利。该国公民、企业和其他组织在中华人民共和国的民事诉讼地位适用本条第一款的规定。

4. 国际条约优先原则

中华人民共和国缔结或者参加的国际条约同本规则有不同规定的,适用该国际条约的规定,但中华人民共和国声明保留的条款除外。

5. 适当法院原则

5.1 人民法院应当依据本规则的规定,合理、适当地对涉外民事案件行使管辖权。

5.2 对本规则没有规定的涉外民事案件管辖权,人民法院行使管辖权时应当考虑以下因素:

- (1) 当事人的意思表示;
- (2) 案件与法院地的联系;
- (3) 当事人权利救济的必要性;
- (4) 当事人行使诉讼权利的便利;
- (5) 判决承认与执行的可能性。

6. 程序公正原则

6.1 人民法院审理涉外民事案件,应根据法律和事实公正审判,不受外界的干扰。

6.2 人民法院审理涉外民事案件,应当以合法、及时、有效的方式向当事人送达诉讼和非诉讼文书。

6.3 当事人应有公平的机会提出事实和法律的主张,提交证据,进行答辩。

7. 程序公开原则

7.1 人民法院依法公开审理涉外民事案件,所作出的判决应当公开,但法律另有规定的除外。

7.2 涉外民事案件的卷宗和档案应当公开,涉及国家安全、商业秘密、个人隐私的部分除外。