



《2008年国家司法考试考点精讲》系列教材

2008年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

国际法·国际私法·国际经济法

2

李 毅◎编著

- ▶ 考点强化 ▶ 重点突破 ▶ 节省司考时间
- ▶ 经典例题 ▶ 突出实战 ▶ 分析解题技巧

中国检察出版社

2008年国家司法考试 考点精讲

J u d i c i a l E x a m i n a t i o n

国际法·国际私法·国际经济法

2

2008年国家司法考试
李 毅◎编著

李 毅 著

国际法·国际私法·国际经济法

中国检察出版社

北京市石景山区古城大街100号

中国检察出版社 (www.xjcbs.com)

电子邮箱: xjcbs@vip.sina.com

电话: (010) 68628766 (发行) 68628767 (编辑) 68628768 (校对) 68628769 (印刷)

新华书店

北京市燕山印刷有限公司

本: 750mm×280mm 1/16

印: 23印张

字: 420千字

次: 2008年4月第1版 2008年4月第1次印刷

号: ISBN 978-7-5301-8718-3

定: 38.00元 本册定价: 28.00元

本书附赠: 历年真题、模拟题、案例

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

2008 年国家司法考试考点精讲——国际法·国际私法·国际经济法/
李毅编著. —北京: 中国检察出版社, 2008. 2

ISBN 978 - 7 - 80185 - 906 - 8

I. 2… II. 李… III. 法律工作者—资格考核—中国—
自学参考资料 IV. D92

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2008) 第 019693 号

2008 年国家司法考试考点精讲

——国际法·国际私法·国际经济法

李 毅 编著

出 版 人: 袁其国

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 (www. zgjcbs. com)

电子邮箱: zgjcbs@vip. sina. com

电 话: (010) 68658769 (编辑) 68650015 (发行) 68650029 (邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 三河市燕山印刷有限公司

开 本: 720mm × 960mm 16 开

印 张: 23 印张

字 数: 459 千字

版 次: 2008 年 4 月第一版 2008 年 4 月第一次印刷

书 号: ISBN 978 - 7 - 80185 - 906 - 8/D · 1882

总 定 价: 280.00 元 本册定价: 28.00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

前言

国家司法考试被众多考生称为“天下第一难考”，可想而知它的难度。对考生而言，最宝贵的是时间，最困难的是如何准确、全面地掌握考点。

广大考生经常遇到这样的困惑，市场上关于司法考试考点的辅导用书五花八门，良莠不齐，使人无所适从。为适应广大考生的需求，我们特约富有司法考试辅导经验的专家、教师为撰稿人，组织编写了《2008年国家司法考试考点精讲》系列教材。

（一）编写体例

梳理考点，以考点贯穿各书，通过考点、法理（包含法条叙述）、示例三位一体的编写模式，对司法考试可能涉及的考点进行真正深入、透彻的精讲。

（二）教材特点

1. 信息准确权威

本教材紧跟司法考试的发展趋势和考查方式的变化，真正符合司法考试的要求。就知识体系而言，本教材体系清晰，与司法考试大纲一一对应，便于考生做到二者的有机结合使用。从考点的顺序安排上来说，本教材能够以司法考试大纲的知识点顺序为依据。此外，在有争议的问题上，本教材也与近几年公布的司法考试试题答案或者近几

年命题老师的观点相一致。

2. 考点完整全面，重点突出

本教材严格遵循司法考试的命题规律，在总结所有考点的基础上，对最近5年司法考试的高频考点进行了全面、系统的梳理。其最难能可贵之处在于重点突出、主次分明，既能够方便考生全面把握考点，又能够使考生准确理解和牢固记忆重要知识点。任何考试都不可能囊括所有的知识点，本教材中，各位专家帮助考生做了一个专业、合理的取舍，使考生的目标更加明确、清晰，以节约考生的大量时间和精力。

3. 应试性强

本教材的重要考点都配以经典例题，避免那种只看书不做题或题海战术的复习弊端。其所有解析和总结，完全是从司法考试的命题方法、考查特点的角度作出的。同时，每一个大的考点下又分为几个命题题眼，从命题题眼的具体内容、最易出题的点、最易出错的点、掌握技巧等方面具体展开，进行全面讲解，以增强考生的应试能力。

4. 综合性强

本教材是目前市场上唯一一套能够彻底做到对考点、知识点进行横向、纵向比较与综合运用的司法考试辅导教材。其对重要考点进行全方位的总结与讲解，能够做到每个相关知识点不遗漏。如，讲到除斥期间时，书中一一总结不同法律涉及的除斥期间，以便考生完整掌握；再如，很多法律中都存在清算顺序的规定，讲到清算顺序时，书中对这些规定的相同点进行归纳与总结，以方便考生的记忆。

5. 实用性强

本教材抛开以往教材写作的特点，在述及某一考点时，直接切入主题，并不一味遵循概念、特征的写作模式。在语言和内容的编排上，也力求简约，并力图将考试所需的知识点全面、完整地呈现给考生，避免不准确的阐释和说明给考生带来干扰。

由于时间有限，编者虽尽全力但仍有不足之处。希望读者不吝赐教，错漏之处敬请批评指正。

考点精讲系列教材编写组

2008年3月

Contents 目录

国际法

第一章 导论	2
第一节 国际法的概念和特点	2
考点一 国际法的名称和演变	2
考点二 国际法的特点	3
第二节 国际法的渊源与编纂	4
考点一 国际法的渊源与编纂	4
第三节 国际法与国内法的关系	5
考点一 国际法与国内法关系的理论与实践	5
考点二 国际法在我国国内的适用	6
第四节 国际法的基本原则	7
考点一 国际法基本原则和国际强行法的概念及二者的关系	7
考点二 国际法基本原则的内容、和平共处五项原则	8
第二章 国际法主体	9
第一节 国际法主体概述	9
考点一 国际法主体的范围	9
第二节 国家	10
考点一 国家的构成要素与类型	10
考点二 国家的基本权利	11
考点三 国家主权豁免	12
考点四 国际法上的承认与继承	14

第三节 国际组织	17
考点一 联合国体系	17
考点二 获得联合国咨商地位的非政府组织	19
第三章 国际法律责任	21
第一节 国际责任的构成	21
考点一 国家不当行为的构成要件	21
第二节 国际责任的形式和国际责任制度的新发展	24
考点一 国际责任的形式	24
考点二 国际责任制度的新发展	24
第四章 国际法上的空间划分	26
第一节 领土	26
考点一 领土和领土主权	26
考点二 领土的取得方式	28
考点三 边界和边境制度	31
考点四 南极地区的法律地位	32
第二节 海洋法	33
考点一 内海及有关制度	33
考点二 领海与毗连区	34
考点三 专属经济区与大陆架法律制度	36
考点四 群岛水域与群岛通道通过权	37
考点五 用于国际航行的海峡	38
考点六 公海与公海制度	38
考点七 国际海底区域的开发制度	39
第三节 国际航空法	40
考点一 领空、领空主权及国际航空基本制度	40
考点二 国际民航的损害赔偿责任	41
考点三 国际民航安全制度	42
第四节 外层空间法	43
考点一 外层空间活动的主要原则	43
考点二 外空活动的主要法律制度	44

20	第五节 国际环境保护法	44
20	考点一 《京都议定书》	44
60	考点二 控制危险废物的越境转移	45
70	第五章 国际法上的个人	47
80	第一节 国籍	47
80	考点一 国籍的取得与丧失	47
05	考点二 中国国籍制度	48
05	第二节 外国人的法律地位	49
57	考点一 外国人的出入境管理和待遇	49
57	考点二 外交保护	50
57	第三节 引渡和庇护	50
57	考点一 引渡	50
57	考点二 庇护	51
57	第六章 外交关系法与领事关系法	53
57	第一节 外交关系法	53
85	考点一 外交机关	53
85	考点二 使馆及其特权与豁免	54
85	第二节 领事关系法	57
85	考点一 领事特权与豁免	57
95	第七章 条约法	60
95	第一节 概述	60
08	考点一 条约的种类和名称	60
08	第二节 条约成立的实质要件	61
18	考点一 条约成立的实质要件	61
58	第三节 条约的缔结	62
58	考点一 条约的缔结程序和方式	62
58	考点二 条约的保留	64
58	考点三 条约的登记	65

第四节	条约的效力	65
考点一	条约的生效	65
考点二	条约的适用	66
考点三	条约对第三国的效力	67
第五节	条约的解释和修订	68
考点一	条约的解释	68
考点二	条约的修订与修改	69
第六节	条约的终止和暂停施行	70
考点一	条约的终止和暂停施行	70
第八章	国际争端的和平解决	72
第一节	国际争端与解决方法	72
考点一	解决国际争端的传统强制方法	72
考点二	解决国际争端的非强制方法	73
第二节	政治方法和国际组织解决国际争端	74
考点一	和平解决国际争端的政治方法	74
考点二	国际组织与国际争端的解决	75
第三节	国际争端的法律解决方法	76
考点一	国际仲裁	76
考点二	国际争端的司法解决方式	76
第九章	战争与武装冲突法	79
第一节	战争与战争法	79
考点一	战争的概念、战争与武装冲突法	79
第二节	战争状态与战时中立	80
考点一	战争的开始及其后果	80
考点二	战争的结束	81
考点三	战时中立	82
考点四	战时中立与永久中立、政治中立主义的区别	83
考点五	战时中立制度	83
第三节	对作战手段的限制和对战时平民及战争受难者的保护	84
考点一	国际法对作战手段的限制	84

101	第四节 战争犯罪	86
101	考点一 战争犯罪及纽伦堡原则	86
101	考点二 惩罚战争犯罪的主要国际司法实践	86

国际私法

第一章 国际私法概述 90

第一节 国际私法的概念 90

考点一 国际私法的调整对象及其调整方法 90

第二节 国际私法的范围 91

考点一 国际私法的规范 91

第三节 国际私法的渊源 92

考点一 国际私法的渊源 92

第二章 国际私法的主体 94

第一节 自然人 94

考点一 自然人国籍的积极和消极冲突的解决 94

考点二 自然人住所的积极和消极冲突的解决 95

第二节 法人 97

考点一 法人国籍的确定 97

考点二 法人住所的确定 97

考点三 法人营业所的确定 98

考点四 外国法人的认可 98

第三章 法律冲突、冲突规范和准据法 100

第一节 法律冲突 100

考点一 国际民商事法律冲突 100

第二节 冲突规范 101

考点一 冲突规范概念、特征与结构 101

考点二 冲突规范的类型 103

08	第三节 准据法	104
08	考点一 准据法的概念与特点	104
08	考点二 区际法律冲突与准据法的确定	105
	第四章 适用冲突规范的制度	106
	第一节 识别	106
08	考点一 识别的界定及依据	106
	第二节 反致	107
08	考点一 反致的类型及其产生的原因	107
08	考点二 中国的相关规定	109
10	第三节 外国法的查明和解释	110
10	考点一 外国法的查明方法和无法查明外国法的解决办法	110
30	考点二 外国法的错误适用	111
30	考点三 中国关于外国法的查明的规定	111
	第四节 公共秩序保留	112
40	考点一 公共秩序保留的概念及中国关于公共秩序保留的规定	112
40	第五节 法律规避	113
40	考点一 法律规避的概念、效力及中国关于法律规避的规定	113
	第五章 国际民商事法律适用	115
70	第一节 权利能力和行为能力、时效	115
70	考点一 自然人的权利能力和行为能力的法律适用	115
80	考点二 法人权利能力和行为能力的法律适用	117
80	考点三 时效的法律适用	117
001	第二节 物权	118
001	考点一 物之所在地法原则	118
001	第三节 债权	120
001	考点一 合同的法律适用的理论	120
101	考点二 我国关于涉外合同法律适用的规定	122
101	考点三 侵权行为的法律适用	124
101	考点四 中国关于侵权行为的法律适用的规定	124

第四节 商事关系	126
考点一 我国涉外票据关系法律适用的规定	126
考点二 我国关于海事关系法律适用的规定	128
考点三 我国关于民用航空关系法律适用的规定	129
第五节 家庭	130
考点一 涉外结婚、离婚的法律适用	131
考点二 涉外离婚案件的管辖权	132
考点三 涉外收养的法律适用	133
考点四 关于监护的法律适用	134
考点五 关于扶养的法律适用	135
第六节 继承	136
考点一 法定继承的法律适用	136
考点二 遗嘱的法律适用	137
考点三 无人继承财产及其归属问题的法律适用	137
第六章 国际民商事争议的解决	139
第一节 国际民商事争议概述	140
考点一 国际民商事争议的解决方式	140
第二节 协商和调解	140
考点一 协商和调解	140
第三节 国际商事仲裁	142
考点一 仲裁的类型和机构	142
考点二 我国关于国际商事仲裁中“涉外”、“商事”的确定	142
考点三 仲裁协议	142
考点四 仲裁协议效力认定的主体	144
考点五 涉外仲裁裁决的承认与执行	144
第四节 国际民事诉讼	148
考点一 外国人在中国的民事诉讼地位	148
考点二 国际民事案件管辖权	150
考点三 国际民事诉讼的期间、诉讼保全和诉讼时效	153
考点四 国际司法协助	154
考点五 中国关于承认与执行外国法院离婚判决的规定	157

第七章 区际法律问题	159
第一节 区际法律冲突与区际冲突法	159
考点一 区际法律冲突与中国区际法律冲突的解决步骤	159
第二节 区际司法协助	160
考点一 中国内地与香港特别行政区之间的送达	160
考点二 中国内地与澳门特别行政区之间的送达和调查取证、相互认可和执行民事判决	161
考点三 中国内地认可台湾地区法院判决或仲裁裁决	164
考点四 中国内地与香港特别行政区相互执行仲裁裁决	164

国际经济法

第一章 概述	167
考点一 国际经济法概述	167
第二章 国际货物买卖	168
第一节 概述	168
考点一 国际货物买卖法概述	168
第二节 《国际贸易术语解释通则》	169
考点一 2000 年《国际贸易术语解释通则》对 1990 年《国际贸易术语解释通则》的修改	169
考点二 2000 年通则中 13 个贸易术语的主要内容	170
第三节 《联合国国际货物销售合同公约》	175
考点一 《联合国国际货物销售合同公约》的适用范围	175
考点二 国际货物买卖合同的成立	178
考点三 国际货物买卖合同双方的义务	181
考点四 风险转移	183
考点五 违反合同的补救办法	184
考点六 预期违反合同和分批交货合同	185
考点七 损害赔偿和支付利息及免责	187
考点八 保全货物	188

第三章 国际货物运输与保险 190

第一节 国际海上货物运输	190
考点一 班轮运输、提单及保函	190
考点二 调整班轮运输的国际公约	193
考点三 租船合同	199
第二节 其他方式的国际货物运输	201
考点一 国际航空货物运输	201
考点二 国际铁路货物运输和国际货物多式联运	203
第三节 国际货物运输保险	204
考点一 委付与代位求偿	204
考点二 平安险	205
考点三 水渍险	207
考点四 一切险	207
考点五 附加险别——一般附加险、特别附加险和特殊附加险	209
考点六 保险人的除外责任	209

第四章 国际贸易支付 211

第一节 国际贸易的支付工具	211
考点一 国际贸易的支付工具	211
第二节 国际贸易的支付方式	213
考点一 汇付	213
考点二 托收	214
考点三 信用证	217
考点四 国际保理	226

第五章 我国的对外贸易管理制度 229

第一节 我国对外贸易管理制度概述	229
考点一 《对外贸易法》的主要内容	229
考点二 我国的其他外贸管理制度	235
第二节 中国的贸易救济措施	236
考点一 反倾销措施	237

考点二	反补贴措施	242
考点三	保障措施	245
考点四	我国关于反倾销、反补贴措施的司法审查制度	248

第六章 世界贸易组织与中国 251

第一节	世界贸易组织概述	251
考点一	世界贸易组织的法律体系及各协议之间的关系	251
考点二	中国在世界贸易组织中的权利义务	253
第二节	世界贸易组织的主要法律制度	255
考点一	货物贸易——关税与贸易总协定	255
考点二	服务贸易总协定	258
考点三	世界贸易组织的争端解决机制	259

第七章 国际经济法领域的其他法律制度 262

第一节	国际知识产权法	262
考点一	《保护工业产权巴黎公约》	263
考点二	《伯尔尼保护文学和艺术作品公约》	265
考点三	《与贸易有关的知识产权协议》(TRIPS)	267
考点四	国际技术转让的法律制度——国际许可证协议	272
第二节	国际投资法	273
考点一	海外投资保证制度	274
考点二	《多边投资担保机构公约》	276
考点三	《关于解决国家和他国国民之间投资争端的公约》	278
第三节	国际金融法	280
考点一	国际贷款	280
考点二	国际融资租赁	282
考点三	国际融资担保	282
第四节	国际税法	284
考点一	国家税收管辖权及其确立的原则	284
考点二	国际双重征税及其解决	285
考点三	国际逃税与避税及其防治	287

国际法

第一章 绪论

国际公法部分近年在司法考试中所占分值在 12 分左右。在近年试题中,真题大多表现为某种情境下的小案例。就这些案例而言,有不少实际上都涉及的是中国在外交实践中经常会碰到的问题或知识点,比如引渡和庇护,领海,专属经济区,大陆架,管辖权的冲突,战争犯罪,外交特权与豁免的范围,条约的效力、解释和适用等。相应的,考生复习也应注意能够结合所学习到的知识,提高结合实际分析问题的能力。从 2007 年的命题来看,国际法部分仍然以传统重点为主,基本没有出现生僻的知识点,个别考点例如引渡甚至在单选和多选题里重复出现。值得注意的是,2007 年的真题中有若干题目表现为综合考题,在同一道选择题中,所考查的知识点涉及几个方面,例如单选题的第 30 题涉及了和平解决国际争端原则、民族自决原则、领土的合法取得方式、割让、国家主权和国际法上的承认等几个方面,多选题中的第 77 题既涉及战争法中的人道主义规则,又涉及条约的效力、国际习惯法等,第 78 题也同时考查了使馆的地位、庇护、引渡等。这就要求我们在掌握基本知识的基础上,能够灵活运用,具备举一反三的分析能力。

国际公法包括国际法的一般理论、国际法的主体、国际责任、国际法上的空间划分、国际法上的居民、外交和领事关系法、条约法、国际争端的解决以及战争法九个章节的内容。在这些章节中,几乎没有特别突出的重点章节,几乎每章都可能会出现考题,其内容较多,知识点琐碎,各章节之间的内在有机联系往往并不密切,体系比较庞杂,对有些考生而言也较为陌生,需要考生在复习过程中通过多做练习的方式巩固有关知识点,否则容易在看完教材后很快就记忆模糊,从而导致在考试中失分。另一方面,这些考点的内容本身大多相对明确,如果掌握得准确,往往不至于像做民法等其他科目的试题那样难以决断,掌握考点和得分之间的关系应该是立竿见影的。从近几年的考试来看,传统认为非重点的部分也可能成为考查的内容。因此,对于国际公法的内容应全面掌握,重点记忆。

第一章 导 论

本章最近六年真题考点统计

题型	年份	考点	分值
单项选择题	2007	条约在中国的适用	1
	2005	国际法和国内法的关系	1
多项选择题	2002	国际法和国内法的关系	1
	2002	不干涉内政原则	1
不定项选择题	2006	国际法和国内法的关系	2

第一节 国际法的概念和特点

考点一 国际法的名称和演变

国际法主要是国家在其相互交往中形成的，主要调整国家间关系的有法律拘束力的原则、规则和规章制度的总和。

国际法最初被称为万民法，以后又被称为万国法或万国公法。1780年，英国法学家边沁最早使用了国际法一词，后被广泛采用。1643—1648年结束欧洲30年战争的威斯特伐利亚和会和《威斯特伐利亚和约》，标志着一批近代独立国家的出现；同时它确认了国家主权、主权平等的根本原则，标志着近代国际法的开始。同一时期，荷兰人格老秀斯发表的《战争与和平法》（1625）这一著作对威斯特伐利亚和会产生了积极影响，为近代国际法学奠定了基础。格老秀斯因而被称为“近代国际法学之父”。中国近代较早运用国际法的人是林则徐，他在广东禁烟时就请人摘译了一些西方国家的法律条文和国际法著作的片断。