



普通高等教育“十一五”国家级规划教材
面向21世纪课程教材

全国高等学校法学专业16门核心课程教材

国际私法

Private International Law

(第三版)

韩德培 主编

肖永平 主持修订

高等教育出版社
北京大学出版社



普通高等教育“十一五”国家级规划教材
面向 21 世纪 课 程 教 材

全国高等学校法学专业16门核心课程教材

国 际 私 法

Guojisifa

(第三版)

主 编 韩德培

主持修订 肖永平

撰 稿 人 (以修订章节排序)

黄 进 宋连斌 肖永平

甘 勇 郭玉军 王国华

何其生 刘仁山 谢石松

韩 健

高等教育出版社
北京大学出版社

内容提要

作为我国目前内容最丰富、体例最新颖的国际私法教材,本书力求准确地阐述国际私法的基本概念、基本理论和基本原则,从而为公平合理地解决国际民事法律纠纷、保护中外当事人的正当权益提供坚实的理论基础、充分的法律依据和制度运作的基本方法。

本书共分五编:“总论”、“冲突法”、“统一实体法”、“国际民事诉讼法”、“国际商事仲裁法”。总论部分介绍国际私法的概念、渊源、历史和国际私法关系的主体。“冲突法”编除了包含传统的民事冲突法的内容,还增加了海事、票据、破产等商事冲突法的内容,知识产权的冲突法以及区际冲突法。“统一实体法”编将有关国际民事关系的一些国际统一实体法集中加以论述,并且将“统一实体法”和“冲突法”平行并列,具有一定的开拓性和创造性。“国际民事诉讼法”编重点论述了国际民事诉讼管辖权、域外送达和取证、外国判决的承认与执行以及国际司法协助等问题。“国际商事仲裁法”编系统介绍了国际商事仲裁的概念、性质、类别,仲裁协议,法律适用以及仲裁裁决的撤销、承认和执行等问题。本书适合于高校本科生和研究生教学的需要。

图书在版编目(CIP)数据

国际私法 / 韩德培主编. -- 3版. -- 北京: 高等教育出版社, 2014.5

ISBN 978-7-04-032100-5

I. ①国… II. ①韩… III. ①国际私法-高等学校-教材 IV. ①D997

中国版本图书馆CIP数据核字(2014)第018120号

策划编辑 王亚敏
责任编辑 王亚敏
责任校对 胡美萍

封面设计 杨立新
版式设计 马敬茹
责任印制 田甜

网 址

http://www.hep.edu.cn

http://www.hep.com.cn

网上订购 http://www.landaco.com

http://www.landaco.com.cn

出版发行 高等教育出版社
社 址 北京市西城区德外大街4号
邮政编码 100120
印 刷 北京铭成印刷有限公司
开 本 787 mm × 960 mm 1/16
印 张 45
字 数 830千字
购书热线 010-58581118
咨询电话 400-810-0598

版 次 2000年8月第1版
2014年5月第3版
印 次 2014年5月第1次印刷
定 价 55.00元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请到所购图书销售部门联系调换

版权所有 侵权必究

物 料 号 32100-00

修订者简介

(按修订章节排序)

- 黄 进** 法学博士，中国政法大学校长、教授、博士生导师，中国国际私法学会会长。
- 宋连斌** 法学博士，中国政法大学教授、博士生导师，中国国际私法学会常务理事兼副秘书长。
- 肖永平** 法学博士，武汉大学法学院院长、博士生导师，长江学者特聘教授，中国国际私法学会常务副会长。
- 甘 勇** 法学博士，武汉大学国际法研究所副教授。
- 郭玉军** 法学博士，武汉大学法学院教授、博士生导师，中国国际私法学会副会长兼秘书长。
- 王国华** 法学博士，上海海事大学法学院教授，中国国际私法学会常务理事。
- 何其生** 法学博士，武汉大学国际法研究所教授，中国国际私法学会常务理事兼副秘书长。
- 刘仁山** 法学博士，中南财经政法大学法学院教授、博士生导师，中国国际私法学会副会长。
- 谢石松** 法学博士，中山大学法学院教授，中国国际私法学会副会长。
- 韩 健** 法学博士，华南国际经济贸易仲裁委员会教授，中国国际私法学会副会长。

第三版序言

这本全国高等学校法学专业核心课程教材《国际私法》自 2000 年由高等教育出版社和北京大学出版社出版第一版以来，为国内许多高校采用，受到了读者的好评。该教材在 2002 年获得教育部全国普通高等学校优秀教材一等奖。

2007 年，为了反映国内外国际私法在理论上的新进展和新经验，韩德培教授主持修订了该教材，肖永平教授协助主编作了统稿和定稿工作。考虑到第一版的部分作者没有继续从事国际私法教学和研究工作，经与他们协商，我们聘请宋连斌教授、何其生和甘勇博士作为第二版的修订者对原作者朱克鹏、郑自文、刘卫翔和宋航撰写的章节进行修订，其他章节由原作者自己修订。经过大家的共同努力，该教材第二版在保持第一版结构、体例基本不变的前提下，着重增加了一些有关新的国际条约、国内立法和司法实践的内容，特别充实了我国国际私法学界新的理论研究成果和实践经验，增强了该教材的中国元素和实用性。

在过去的六年中，中国的国际私法立法、实践和理论研究有了很大的发展，特别是 2010 年《中华人民共和国涉外民事关系法律适用法》的颁布实施，标志着中国国际私法进入了一个新的历史阶段。为了及时反映、总结和提炼中国国际私法理论和实践的新发展，应高等教育出版社的要求，肖永平教授主持了该教材第三版的修订工作，具体分工如下：

黄进：第一章，第十九章；

宋连斌：第二章（第一版原作者朱克鹏），第四章（第一版原作者肖永平）

肖永平：第三章，第五章至第八章，第二十章至第二十三章；

甘勇：第九章至第十二章（第一版原作者郑自文、刘卫翔）；

郭玉军：第十三章至第十四章；

王国华：第十五章；

何其生：第十六章（第一版原作者宋航）、第十七章（第一版原作者刘卫翔）；

刘仁山：第十八章、第二十四章；

谢石松：第二十五章至第二十九章；

韩 健：第三十章至第三十六章。

尽管各位修订者尽了很大努力，但不完善之处在所难免，敬请读者批评指正。

肖永平

2013年8月

目 录

第一编 总 论

第一章 国际私法的概念	3
第一节 国际私法的调整对象	3
一、国际民商事法律关系含义	3
二、国际民商事法律关系的调整方法	4
第二节 国际私法的范围	5
一、关于国际私法范围的不同主张	5
二、国际私法的规范	7
第三节 国际私法的性质	9
一、关于国际私法性质的不同学说	9
二、国际私法的国际性	11
第四节 国际私法的名称	12
一、国际私法的名称之争	12
二、国际私法与国际私法学	13
第五节 国际私法的定义	14
第六节 国际私法的体系	16
一、国际私法立法体系	16
二、国际私法理论体系	18
第二章 国际私法的渊源	20
第一节 国内立法	20
一、国内立法作为国际私法的渊源	20
二、各国国际私法立法的主要模式	21
三、当代国际私法国内立法的主要特点及发展趋势	21
第二节 司法判例	23
一、司法判例作为国际私法的渊源	23
二、我国对司法判例的立场和态度	24
第三节 国际条约	25

一、国际条约作为国际私法的渊源	25
二、从事国际私法统一工作的国际组织	26
三、作为国际私法渊源的国际条约	28
四、我国缔结或加入的有关国际私法条约	29
第四节 国际惯例	30
一、国际惯例的概念	30
二、国际惯例作为我国国际私法渊源的问题	31
第五节 学说或法理	32
第三章 国际私法的历史	33
第一节 国际私法的萌芽	33
一、罗马法时代	33
二、种族法时代	34
三、属地法时代	34
第二节 法则区别说时代	34
一、意大利的法则区别说	34
二、法国的法则区别说	37
三、荷兰的法则区别说	38
第三节 近代国际私法	40
一、德国学派	40
二、意大利学派	41
三、英国学派	42
四、美国学派	44
第四节 当代国际私法	45
一、英美国家	46
二、欧洲大陆国家	50
三、苏东国家	51
四、亚非拉发展中国家	52
第五节 中国国际私法的历史发展	53
一、中国国际私法的立法史	53
二、中国国际私法学的发展	55
第四章 国际私法关系的主体	59
第一节 自然人	59
一、自然人的国籍	59
二、自然人的住所	62
第二节 法人	64

一、法人的国籍	64
二、法人的住所	67
三、外国法人的认可	68
第三节 国家	69
一、国家作为国际私法关系主体的特殊性	69
二、国家豁免	70
第四节 国际组织	74
一、国际组织作为国际私法关系主体的特殊性	74
二、政府间国际组织的特权与豁免	74
三、国际组织权利能力与行为能力的法律冲突及解决	75
第五节 外国人民事法律地位的几种制度	76
一、国民待遇	77
二、最惠国待遇	78
三、优惠待遇	78
四、普遍优惠待遇	79
五、不歧视待遇	80

第二编 冲突法

第五章 法律冲突	83
第一节 法律冲突的含义和产生	83
一、法律冲突的含义	83
二、法律冲突的产生	84
第二节 法律冲突的种类	84
一、公法冲突和私法冲突	84
二、积极的法律冲突、消极的法律冲突和无法律冲突	84
三、空间上的法律冲突、时际法律冲突和人际法律冲突	85
四、立法冲突、司法冲突和守法冲突	85
五、平面的法律冲突和垂直的法律冲突	85
第三节 法律冲突的解决办法	86
一、公法冲突和私法冲突的解决	86
二、空间上的法律冲突、时际法律冲突和人际法律冲突的解决	86
三、立法冲突、司法冲突和守法冲突的解决	87
四、垂直的法律冲突和平面的法律冲突的解决	87
第四节 国际民事法律冲突	87
一、国际民事法律冲突的产生原因	88

二、国际民事法律冲突的解决办法	89
第六章 冲突规范	91
第一节 冲突规范的概念、结构和类型	91
一、冲突规范的概念	91
二、冲突规范的结构	92
三、冲突规范的类型	92
第二节 冲突规范的基础和灵活化趋势	94
一、冲突规范的基础	94
二、冲突规范的灵活化趋势	96
第三节 连结点	97
一、连结点的法律意义	97
二、连结点的分类	98
三、连结点的选择	99
四、连结点的发展方向	102
第四节 系属公式	106
一、系属公式的含义	106
二、几种常见的系属公式	106
第七章 准据法的确定	108
第一节 准据法的概念和特点	108
一、准据法的概念	108
二、准据法的特点	108
第二节 准据法的选择方法	110
一、准据法选择方法的含义和作用	110
二、选择准据法的具体方法	111
第三节 实体问题与程序问题	114
一、实体问题与程序问题的划分	114
二、若干具体问题的区分	116
第四节 先决问题	119
一、先决问题的概念	119
二、先决问题的构成要件	120
三、先决问题准据法的确定	120
第五节 特殊情况下准据法的确定	122
一、时际法律冲突与准据法的确定	122
二、区际法律冲突与准据法的确定	124
三、人际法律冲突与准据法的确定	125

第八章 冲突法的一般问题	126
第一节 识别	126
一、识别的概念	126
二、识别冲突的产生原因	127
三、解决识别冲突的方法	128
第二节 反致	132
一、反致的概念	132
二、反致问题的产生	133
三、反致问题在理论上的分歧	134
第三节 法律规避	136
一、法律规避的概念	136
二、法律规避的构成要件	137
三、法律规避的性质	137
四、法律规避的效力	138
第四节 公共秩序保留	140
一、公共秩序保留的概念和适用情形	140
二、公共秩序保留的理论	142
三、公共秩序保留的立法	145
四、公共秩序保留的司法运用	147
第五节 外国法内容的查明	151
一、外国法内容的查明的含义	151
二、外国法的性质	151
三、外国法的查明方法	152
四、外国法无法查明时的解决方法	154
五、外国法错误适用的救济	156
第九章 权利能力和行为能力的法律冲突法	158
第一节 自然人权利能力的法律适用	158
一、自然人权利能力的法律冲突	158
二、自然人权利能力的法律适用规则	161
三、涉外失踪和死亡宣告的管辖权与法律适用	162
四、我国的相关规定	164
第二节 自然人行为能力的法律适用	164
一、自然人行为能力的法律冲突	164
二、自然人行为能力的法律适用规则	166
三、禁治产宣告的管辖权与法律适用	168

四、我国的相关规定	169
第三节 法人权利能力和行为能力的法律适用	170
一、法人权利能力和行为能力的法律冲突	170
二、法人权利能力和行为能力的法律适用规则	170
三、我国的相关规定	171
第十章 法律行为、代理和时效的法律冲突法	172
第一节 法律行为	172
一、法律行为及其法律冲突	172
二、法律行为方式的法律适用	172
三、几种特殊法律行为方式的法律适用	174
第二节 代理	175
一、代理的概念	175
二、代理的法律冲突	175
三、代理的法律适用	176
四、中国有关涉外代理法律适用的规定	180
第三节 时效	180
一、时效及其法律冲突	180
二、时效的法律适用	180
三、中国有关时效法律适用的规定	182
第十一章 物权的法律冲突法	183
第一节 物之所在地法原则	183
一、物之所在地法原则的产生和发展	183
二、物权关系适用物之所在地法的理论根据	185
三、物之所在地的确定	186
四、物之所在地法的适用范围	187
五、物之所在地法适用的例外	189
六、中国关于物权法律适用的规定	190
第二节 国有化问题	191
一、国有化法令对本国人在外国的财产的效力	191
二、国有化法令对外国人在内国的财产的效力和补偿	192
三、中国关于国有化问题的立场和实践	192
第三节 信托	193
一、信托的概念和法律冲突	193
二、涉外信托关系的法律适用	194
三、《关于信托的准据法及其承认的公约》	194

四、我国的相关规定	197
第十二章 债权的法律冲突法	198
第一节 合同的法律适用	198
一、涉外合同的准据法概述	198
二、合同准据法的确定方法	200
三、合同的特殊方面及特殊合同的法律适用	205
四、我国关于合同法律适用的实践	206
第二节 侵权行为的法律适用	209
一、一般侵权行为的法律适用	209
二、特殊侵权行为的法律适用	211
三、我国关于侵权行为法律适用的实践	215
第三节 不当得利和无因管理的法律适用	216
一、不当得利的法律适用	216
二、无因管理的法律适用	217
三、我国有关不当得利和无因管理法律适用的规定	217
第十三章 婚姻家庭的法律冲突法	218
第一节 结婚的法律适用	218
一、结婚实质要件的准据法	218
二、婚姻形式要件的法律适用	221
三、领事婚姻	221
四、我国关于涉外结婚的法律规定	222
第二节 夫妻关系的法律适用	223
一、夫妻人身关系的准据法	223
二、夫妻财产关系的准据法	224
三、我国有关涉外夫妻关系的法律规定	225
第三节 离婚的法律适用	225
一、离婚案件的管辖权	225
二、离婚的法律适用	226
三、离婚法律适用的新发展	228
四、我国有关涉外离婚的法律规定	228
第四节 父母子女关系的法律适用	229
一、婚生子	230
二、非婚生子的准正	231
三、父母子女间的权利与义务关系的准据法	232
四、我国有关涉外父母子女关系的法律规定	233

第五节 收养的法律适用	233
一、收养案件的管辖权	233
二、收养的法律适用规则	234
三、中国有关涉外收养法律适用的规定	236
第六节 扶养的法律适用	237
第七节 监护的法律适用	238
一、监护案件的管辖权	238
二、监护的法律适用规则	239
三、我国对涉外监护法律适用的规定	239
第十四章 继承的法律冲突法	241
第一节 法定继承的法律适用	241
一、法定继承的法律适用规则	242
二、继承准据法的适用范围	244
三、中国有关涉外法定继承法律适用的规定	246
第二节 遗嘱的法律适用	247
一、立遗嘱能力的法律适用	248
二、遗嘱方式的法律适用	249
三、遗嘱解释的法律适用	250
四、遗嘱撤销的法律适用	251
五、我国有关涉外遗嘱的法律规定	252
第三节 无人继承财产的处理	253
一、无人继承财产归属问题的法律适用	253
二、中国有关涉外无人继承财产归属问题的法律规定	255
第十五章 海事的法律冲突法	256
第一节 海事合同的法律适用	256
一、海事合同的法律冲突	256
二、海事合同的法律适用规则	257
第二节 船舶物权的法律适用	262
一、船舶物权的法律冲突	262
二、船舶物权的法律适用规则	263
第三节 船舶碰撞损害赔偿的法律适用	266
一、船舶碰撞损害赔偿的法律冲突	266
二、船舶碰撞损害赔偿的法律适用规则	267
第四节 海难救助的法律适用	271
一、海难救助的法律冲突	271

二、海难救助的法律适用规则	272
第五节 共同海损的法律适用	274
一、共同海损的法律冲突	274
二、共同海损的法律适用规则	276
第六节 海事赔偿责任限制的法律适用	277
一、海事赔偿责任限制的法律冲突	277
二、海事赔偿责任限制的法律适用规则	278
第十六章 票据的法律冲突法	283
第一节 票据的法律冲突	283
一、票据与涉外票据	283
二、票据的法律冲突	284
第二节 票据的法律适用	285
一、票据法律适用的原则	285
二、票据关系的法律适用规则	287
第十七章 破产的法律冲突法	293
第一节 涉外破产的管辖权	293
一、主要利益中心	294
二、营业所	294
三、资产所在地	294
第二节 破产的法律适用	295
一、破产债权和其他相关权利的法律适用	295
二、破产程序和后果的法律适用	296
第三节 破产的域外效力	299
一、破产域外效力的相关理论	299
二、各国关于破产效力的实践做法	301
第十八章 知识产权的法律冲突法	304
第一节 专利权的法律适用	305
一、专利权的法律冲突	305
二、专利权的法律适用规则	308
第二节 商标权的法律适用	309
一、商标权的法律冲突	309
二、商标权的法律适用规则	310
第三节 著作权的法律适用	311
一、著作权的法律冲突	311
二、著作权的法律适用规则	312

第四节 我国涉外知识产权法律适用制度	314
一、解决涉外知识产权法律冲突的基本原则	314
二、我国关于涉外知识产权法律适用制度的规定	316
第十九章 区际冲突法	319
第一节 区际法律冲突	319
一、区际法律冲突的概念	319
二、区际法律冲突的产生	320
三、区际法律冲突的特征	323
四、区际法律冲突的种类	324
五、区际法律冲突的解决	326
第二节 区际冲突法的基本问题	330
一、区际冲突法的概念	330
二、区际冲突法的特征	331
三、区际冲突法的渊源	331
四、区际冲突法的历史发展	333
第三节 区际冲突法和国际私法的关系	335
一、在区际冲突法和国际私法关系问题上的理论	335
二、在区际冲突法和国际私法关系问题上的实践	337
三、区际冲突法和国际私法的联系与区别	339
第四节 中国的区际法律冲突问题	341
一、“一国两制”构想与中国区际法律冲突的产生	341
二、中国区际法律冲突的特点	344
三、解决中国区际法律冲突的原则	345
四、解决中国区际法律冲突的途径	347
五、解决中国区际法律冲突的步骤	348
六、解决中国区际法律冲突问题的实践发展	349

第三编 统一实体法

第二十章 国际货物买卖的统一实体法	353
第一节 概述	353
一、国际货物买卖合同的概念和特点	353
二、国际货物买卖统一实体法的主要渊源	353
三、《国际贸易术语解释通则® 2010》对国际贸易术语的分类	356
第二节 国际货物买卖合同的成立	359
一、要约	360

二、承诺·····	362
第三节 国际货物买卖合同的形式与内容·····	364
一、合同的形式·····	364
二、合同的内容·····	365
第四节 卖方和买方的义务·····	366
一、卖方的义务·····	367
二、买方的义务·····	370
第五节 违约及其救济方法·····	370
一、公约对违约的分类·····	370
二、买卖双方均可采取的救济方法·····	371
三、卖方违约时买方的救济方法·····	373
四、买方违约时卖方的救济方法·····	375
第六节 货物所有权与风险的转移·····	376
一、所有权的转移·····	376
二、风险的转移·····	378
第七节 《联合国国际货物销售合同公约》在我国适用·····	380
一、公约的非强制性适用问题·····	381
二、书面保留问题·····	381
三、第1条第1款(b)项的保留问题·····	381
四、缔约国的保留声明对适用公约的影响·····	383
五、缔约国参加的其他国际协议对适用公约的影响·····	384
六、公约在非缔约国当事人之间适用的可能性·····	385
第二十一章 国际货物运输的统一实体法·····	387
第一节 概述·····	387
一、国际货物运输的概念与特征·····	387
二、国际货物运输的种类·····	387
第二节 国际海上货物运输·····	388
一、国际海上货物运输的概念和种类·····	388
二、提单·····	388
三、租船合同·····	399
第三节 国际航空货物运输·····	400
一、国际航空货物运输的特点和种类·····	400
二、关于国际航空货物运输的国际公约·····	401
三、《华沙公约》关于国际航空货物运输的规则·····	402
四、《蒙特利尔公约》关于国际货物运输的规定·····	406