



民商法理论与审判实务丛书

SHEWAI MINSHANGSHI
FALU YUANLI
YU SHIZHENG JIEXI

主编/孙应征

涉外民商事 法律原理与实证解析

本书要目

涉外民商事法律原理
涉外民事诉讼绪论
国际货物买卖合同纠纷案件及审理
国际金融服务贸易纠纷案件及审理
涉外保险纠纷案件及审理
信用证交易纠纷案件及审理
外商投资企业涉外纠纷案件及审理
涉外民商事纠纷案件实证解析
涉外民商事法律法规及司法解释

人民法院出版社

SHEWAI MINSHANGSHI
FALU YUANLI
YU SHIZHENG JIEXI

涉外民商事 法律原理与实证解析

主 编/孙应征

撰写人/（排名不分先后）

李 钢 徐贵兰 王功荣 陈 旗 苏 江
刘建新 覃兆平 付剑清 艾治华 关 瑜

人民法院出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

涉外民商事法律原理与实证解析/孙应征主编. —北京:
人民法院出版社, 2004.8
(民商法理论与审判实务丛书)
ISBN 7-80161-845-9

I. 涉… II. 孙… III. ①涉外案件-民法-研究-中国
②国际商事仲裁-研究-中国 IV. ①D923.04 ②D997.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 077660 号

民商法理论与审判实务丛书

涉外民商事法律原理与实证解析

主编 孙应征

责任编辑 陈燕华 谢 庆
出版发行 人民法院出版社
地 址 北京市朝阳区安慧北里安园甲 9 号 (100101)
电 话 (010)65290583 (责任编辑) 65290516 (出版部)
65290558 65290559 (发行部)
网 址 www. courtpress. com
E - mail courtpress@sohu. com
印 刷 北京人卫印刷厂
经 销 新华书店

开 本 880×1230 毫米 A5
字 数 700 千字
印 张 24.125
版 次 2004 年 8 月第 1 版 2004 年 8 月第 1 次印刷
书 号 ISBN 7-80161-845-9/D·845
定 价 48.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

前 言

中国加入世贸组织后，涉外纠纷案件不断增多，涉外商事审判工作在为国家改革开放和经济建设提供司法保障方面的地位和作用也越来越突出。最高人民法院建立大民事审判格局后，对涉外商事案件实施集中管辖，并设立了民事审判第四庭，专门管辖涉外案件，初步形成了专业化审判格局。可以说，我国涉外商事审判工作进入了一个新的发展时期。

在涉外商事审判工作中，适用法律，解决法律冲突是一个难点，如何正确解决法律适用问题，各地法院都作出了积极有益的探索，从审判实务中积累了不少好的经验。总的来说，审理涉外商事案件，要严格按照民法通则，合同法，民事诉讼法以及相关法律和司法解释的规定，同时要考虑这类案件的特殊性，如：要充分尊重当事人的选择，正确适用准据法。只要当事人协议选择的法律不违背我国的社会公共利益，未规避我国法律的强制性或者禁止性规定的，人民法院应当尊重当事人的约定，依法适用当事人协议选择的法律。当事人没有选择或选择不明而又无法达成新的协议的，要适用与合同有最密切联系的国家或者地区的法律。要严格遵守国际条约的规定，认真履行条约义务。在我国缔结或者参加的有关国际条约与我国民事法律有不同规定时，依法要优先适用国际条约的规定，但我国声明保留的条款除外。要正确适用国际惯例。在涉外商事领域，存在众多的国际惯例，如《跟单信用证统一惯例》《托收统一规则》等。这些国际惯例除违背我国的社会公共利益外，要尊重当事人的选择适用。如果当事

人未明确选择，我国法律又未明确规定，人民法院可以参照国际惯例审理。

本书从审判实务的角度，着重对国际货物买卖纠纷、国际金融服务贸易纠纷、涉外保险纠纷、信用证交易纠纷、外商投资企业中涉外纠纷、涉外债务纠纷、涉外侵权纠纷七大类案件，从理论与实务相结合，对其中一些有争议的问题进行探讨，且有很强的针对性和可操作性。应该说对审判工作具有现实指导作用。

参加本书写作的，都是我们从事涉外商事审判工作的法官，他们都是具有较为扎实法律理论功底和较为丰富的审判经验，其中，还有的到国外进行过深造，本书的出版，是集体辛勤劳动的结果，也反映了湖北涉外商事法官的理论水平和文字功底。当然，书中还有很多不足之处，诚望从事涉外商事法学同仁，不吝赐教，我们表示发自内心的感谢！

孙应征

2004年5月17日

目 录

第一编 涉外民商事法律原理

第一章 涉外民事诉讼绪论·····	(3)
第一节 涉外民事诉讼的概念及基本原则·····	(3)
第二节 涉外民事诉讼的司法管辖权·····	(12)
第三节 外国人诉讼地位的司法审查·····	(28)
第四节 涉外民事诉讼的法律选择与适用·····	(66)
第五节 关于外国法的查明·····	(88)
第六节 涉外民事诉讼的司法协助·····	(99)
第七节 外国判决、裁定(仲裁裁决)的承认与 执行·····	(119)
第二章 国际货物买卖合同纠纷案件及审理·····	(146)
第一节 概述·····	(146)
第二节 联合国国际货物买卖合同公约的一般性规定·····	(148)
第三节 联合国国际货物买卖合同公约的主要内容·····	(152)
第四节 国际货物贸易惯例·····	(161)
第五节 国际货物买卖合同纠纷案件的审理·····	(166)
第三章 国际金融服务贸易纠纷案件及审理·····	(171)
第一节 概述·····	(172)
第二节 国际保理业务纠纷及审理·····	(179)
第三节 国际融资租赁业务纠纷及审理·····	(192)
第四节 出口信贷业务纠纷及审理·····	(203)
第四章 涉外保险纠纷案件及审理·····	(210)

第五章 信用证交易纠纷案件及审理	(225)
第一节 信用证的基本原理.....	(225)
第二节 信用证交易纠纷案件的审理.....	(243)
第六章 外商投资企业涉外纠纷案件及审理	(263)
第一节 概述.....	(263)
第二节 外商投资企业中涉外纠纷案件的审理.....	(273)
第三节 外商投资企业出资纠纷案件及审理.....	(283)
第四节 三资企业股权转让纠纷案件及审理.....	(294)
第五节 中外合作(合资)经营开发房地产纠纷案件 的审理.....	(300)
第七章 涉外债务纠纷案件及审理	(307)
第一节 涉外之债与涉外债务纠纷.....	(307)
第二节 涉外债务纠纷中准据法的确定.....	(309)
第三节 涉外债务纠纷案件的审理.....	(311)
第八章 涉外侵权纠纷案件及审理	(314)
第一节 涉外侵权纠纷概述.....	(314)
第二节 涉外侵权纠纷案件的审理.....	(316)

第二编 涉外民商事纠纷案件实证解析

案例 1 中国东方租赁公司诉湖北省荆州岩棉厂、江陵县 县财政局、荆州地区行政公署经委、省经委案	(325)
案例 2 中国民生银行武汉分行三阳支行诉武汉川野跨 国集团有限公司、武汉恒昌房地产开发有限公司 和上海伯龙金属有限公司案	(332)
案例 3 中国农业银行武汉市汉口支行诉中国冶金进出 口湖北公司信用证赎单欠款纠纷案	(339)
案例 4 三峡证券公司与中国工商银行三峡分行、湖北 华龙石材公司信用证保证合同欠款纠纷上诉案	(354)
案例 5 香港·威建实业有限公司诉武汉市城乡建设开	

发公司中外合作经营合同纠纷案	(360)
案例 6 香港上海汇丰银行有限公司武汉分行诉(武汉) 汇凯集团有限公司进出口融资合同欠款纠纷案	(375)
案例 7 李和宝等 33 名“9.3”事故伤亡民工诉美国罗 泰克公司 (ROTEC INDUSTRIES INC.) 和中 国长江三峡工程开发总公司产品质量侵权纠纷案	(380)
案例 8 陈义成诉黄秀芬离婚案	(386)
案例 9 襄樊市文化经济开发公司诉香港三鹏贸易有限公 司、香港源生置业有限公司侵权、合资纠纷案	(393)
案例 10 许明诉中国电子进出口武汉公司、武汉市银丰 数据网络有限公司、武汉有线广播电视网络有 限公司、武汉市广播电视局国际货物买卖合同 纠纷案	(405)
案例 11 (香港) 金活发展有限公司诉湖北利晟木业有 限公司委托合同欠款纠纷案	(433)
案例 12 湖北省技术进出口公司诉中国人民保险公司湖 北省分公司案	(443)

第三编 涉外民商事法律法规及司法解释

一、法律、法规及相关规定

中华人民共和国民法通则 (节录)	
(1986 年 4 月 12 日)	(467)
中华人民共和国民事诉讼法 (节录)	
(1991 年 4 月 9 日)	(468)
中华人民共和国合同法	
(1999 年 3 月 15 日)	(473)
中华人民共和国仲裁法 (节录)	
(1994 年 8 月 31 日)	(517)

中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁规则	
(2000年9月5日)	(518)
中华人民共和国中外合资经营企业法	
(2001年3月15日修正)	(533)
中华人民共和国中外合资经营企业法实施条例	
(2001年7月22日修订)	(536)
中华人民共和国外资企业法	
(2000年10月31日修正)	(549)
中华人民共和国外资企业法实施细则	
(2001年4月12日修订)	(552)
中华人民共和国中外合作经营企业法	
(2000年10月31日修正)	(563)
中华人民共和国中外合作经营企业法实施细则	
(1995年9月4日)	(567)
中外合资经营企业合营各方出资的若干规定	
(1988年1月1日)	(577)
《中外合资经营企业合营各方出资的若干规定》的 补充规定	
(1997年9月29日)	(579)
中华人民共和国招标投标法	
(1999年8月30日)	(580)
中华人民共和国外资保险公司管理条例(节录)	
(2001年12月12日)	(590)
外国(地区)企业在中国境内从事生产经营活动登记 管理办法	
(1992年8月15日)	(590)
关于设立外商投资股份有限公司若干问题的暂行规定	
(1995年1月10日)	(594)
商务部	
关于外商投资举办投资性公司的规定	

(2003 年 6 月 10 日)	(599)
外商投资企业清算办法	
(1996 年 7 月 9 日)	(604)
关于设立中外合资对外贸易公司暂行办法	
(2003 年 1 月 31 日)	(611)
对外贸易经济合作部 国家工商行政管理局	
关于印发《外商投资企业投资者股权变更的若干规定》的通知	
(1997 年 5 月 28 日)	(613)
附：外商投资企业投资者股权变更的若干规定	(613)
外商投资商业领域管理办法	
(2004 年 4 月 16 日)	(618)
对外贸易经济合作部 国家工商行政管理局	
关于外商投资企业合并与分立的规定	
(2001 年 11 月 22 日修订)	(624)
国务院	
关于股份有限公司境外募集股份及上市的特别规定(节录)	
(1994 年 8 月 4 日)	(632)
国务院	
关于进一步加强在境外发行股票和上市管理的通知	
(1997 年 6 月 20 日)	(632)
中国证券监督管理委员会	
关于落实国务院《关于进一步加强在境外发行股票和上市管理的通知》若干问题的通知	
(1998 年 2 月 22 日)	(634)
中国证券监督管理委员会	
关于企业申请境外上市有关问题的通知	
(1999 年 7 月 14 日)	(635)
中国证券监督管理委员会	

关于涉及境内权益的境外公司在境外发行股票和上市有关问题的通知 (2000年6月9日)	(638)
对外贸易经济合作部 中国证券监督管理委员会 关于印发《关于上市公司涉及外商投资有关问题的若干意见》的通知 (2001年10月8日)	(639)
附：关于上市公司涉及外商投资有关问题的若干意见	(640)
外资参股证券公司设立规则 (2002年6月1日)	(642)
外资参股基金管理公司设立规则 (2002年6月1日)	(646)
外资保险机构驻华代表机构管理办法 (1999年11月26日)	(649)

二、司法解释及司法解释性文件

最高人民法院

关于贯彻执行《中华人民共和国民法通则》若干问题的意见(试行)(节录) (1988年4月2日)	(654)
---	-------

最高人民法院

关于适用《中华人民共和国民事诉讼法》若干问题的意见(节录) (1992年7月14日)	(656)
民事案件案由规定(试行)(节录) (2000年10月30日)	(658)

最高人民法院

关于民事诉讼证据的若干规定(节录) (2001年12月21日)	(665)
--	-------

最高人民法院办公厅

关于对合同标的为外币的案件在收取诉讼费用时
不得收取外币等问题的通知

(2000年12月25日) (665)

最高人民法院

关于台湾同胞为追索建国前公民之间债务的起诉
人民法院是否受理问题的批复

(1985年8月8日) (666)

最高人民法院

关于中外合资经营企业对外发生经济合同纠纷,
控制合营企业的外方与卖方有利害关系,合营
企业的中方应以谁的名义向人民法院起诉问题
的复函

(1994年11月4日) (667)

最高人民法院

关于涉外民商事案件诉讼管辖若干问题的规定

(2002年2月25日) (668)

最高人民法院

关于认真学习贯彻《关于涉外民商事案件诉讼管辖
若干问题的规定》的通知

(2002年3月1日) (669)

最高人民法院

关于人民法院执行工作若干问题的规定(试行)(节录)

(1998年7月8日) (670)

最高人民法院

关于人民法院能否对信用证开证保证金采取冻结和
扣划措施问题的规定

(1997年9月3日) (671)

最高人民法院

关于审理中外合资经营合同纠纷案件如何清算合资

- 企业问题的批复
(1998年1月6日) (672)
- 最高人民法院
关于对中外合资企业股份执行问题的复函
(1998年8月26日) (673)
- 最高人民法院
印发《关于审理涉港澳经济纠纷案件若干问题的
解答》的通知
(1987年10月19日) (673)
- 附: 最高人民法院
关于审理涉港澳经济纠纷案件若干问题的
解答 (674)
- 最高人民法院
关于印发《全国沿海地区涉外、涉港澳经济审判
工作座谈会纪要》的通知
(1989年6月12日) (677)
- 附: 全国沿海地区涉外、涉港澳经济审判工作
座谈会纪要 (677)
- 最高人民法院
关于人民法院认可台湾地区有关法院民事判决的
规定
(1998年5月22日) (684)
- 最高人民法院
关于认真贯彻执行《关于人民法院认可台湾地区
有关法院民事判决的规定》的通知
(1998年6月17日) (686)
- 最高人民法院
关于当事人持台湾地区有关法院民事调解书或者
有关机构出具或确认的调解协议书向人民法院
申请认可人民法院应否受理的批复

(1999 年 4 月 27 日)	(687)
最高人民法院	
关于当事人持台湾地区有关法院支付命令向人民 法院申请认可人民法院应否受理的批复	
(2001 年 4 月 10 日)	(688)
最高人民法院	
关于内地与香港特别行政区法院相互委托送达 民商事司法文书的安排	
(1999 年 3 月 29 日)	(689)
最高人民法院	
印发《关于内地与香港特别行政区法院相互委托 送达民商事司法文书的安排》的通知	
(1999 年 3 月 30 日)	(690)
最高人民法院	
关于内地与香港特别行政区相互执行仲裁裁决的 安排	
(2000 年 1 月 24 日)	(691)
最高人民法院	
关于内地与澳门特别行政区法院就民商事案件相互 委托送达司法文书和调取证据的安排	
(2001 年 8 月 27 日)	(697)
最高人民法院	
关于审理和执行涉外民商事案件应当注意的几个 问题的通知	
(2000 年 4 月 17 日)	(701)
最高人民法院	
关于执行我国加入的《承认及执行外国仲裁裁决 公约》的通知(节录)	
(1987 年 4 月 10 日)	(703)
最高人民法院	

- 关于我国人民法院应否承认和执行日本国法院具有
债权债务内容裁判的复函
(1995年6月26日) (705)
- 最高人民法院
关于立案后有关涉外诉讼文书及送达问题的批复
(1983年12月15日) (705)
- 最高人民法院 外交部 司法部
关于我国法院和外国法院通过外交途径相互委托
送达法律文书若干问题的通知
(1986年8月14日) (707)
- 最高人民法院 外交部 司法部
关于我国法院和外国法院通过外交途径相互委托
送达法律文书和调查取证费用收支办法的通知
(1990年1月9日) (709)
- 最高人民法院 外交部 司法部
关于我国法院接受外国法院通过外交途径委托送达
法律文书和调查取证收费的通知
(1992年6月11日) (710)
- 最高人民法院 外交部 司法部
关于执行《关于向国外送达民事或商事司法文书和
司法外文书公约》有关程序的通知
(1992年3月4日) (711)
- 司法部 最高人民法院 外交部
关于印发《关于执行海牙送达公约的实施办法》的
通知
(1992年9月19日) (713)
- 附：关于执行海牙送达公约的实施办法 (713)
- 最高人民法院办公厅
关于“送达公约”适用于香港的通知
(1992年7月15日) (715)

最高人民法院办公厅

转发外交部条约法律司《关于我与有关国家司法
协助条约生效情况的通知》的通知

(1994 年 7 月 5 日) (716)

附：外交部条约法律司

关于我与有关国家司法协助条约生效情况
的通知

(1994 年 5 月 10 日) (717)

最高人民法院

关于中、日两国之间委托送达法律文书使用送达
回证问题的通知

(1982 年 10 月 12 日) (718)

最高人民法院

关于执行中外司法协助协定的通知

(1988 年 2 月 1 日) (719)

最高人民法院

关于委托送达问题的通知

(1988 年 8 月 25 日) (720)

最高人民法院

关于通过外交途径向日本国民送达传票期限的通知

(1989 年 1 月 16 日) (720)

最高人民法院

关于终止地方法院与国外地方法院司法部门司法
协助协议的通知

(1995 年 1 月 28 日) (721)

最高人民法院

关于能否向境外当事人的诉讼代理人直接送达法律
文书问题的答复

(1995 年 8 月 3 日) (721)

最高人民法院

第一编

涉外民商事法律原理
