

马齐林【著】

新编

国际商法

A NEW THEORY ABOUT
THE INTERNATIONAL
COMMERCIAL LAW



暨南大学出版社
JINAN UNIVERSITY PRESS

新编

国际法

NEW THEORY ABOUT
THE INTERNATIONAL
COMMERCIAL LAW

—



新编

马齐林【著】

国际商法

A NEW THEORY ABOUT
THE INTERNATIONAL
COMMERCIAL LAW

暨南大学出版社
JINAN UNIVERSITY PRESS

图书在版编目 (CIP) 数据

新编国际商法/马齐林著. —广州: 暨南大学出版社, 2004. 1
ISBN 7-81079-341-1

I. 新… II. 马… III. 国际商法 IV. D996.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 116875 号

出版发行: 暨南大学出版社

地 址: 中国广州暨南大学
电 话: 编辑部 (8620) 85228960 85226593 85226205
 营销部 (8620) 85228291 85225284 85220602 (邮购)
传 真: (8620) 85221583 (办公室) 85223774 (营销部)
邮 编: 510630
网 址: <http://www.jnupress.com> <http://press.jnu.edu.cn>

排 版: 暨南大学出版社照排中心
印 刷: 江门市新教彩印有限公司

开 本: 890mm × 1240mm 1/32
印 张: 11.875
字 数: 320 千
版 次: 2004 年 1 月第 1 版
印 次: 2004 年 1 月第 1 次
印 数: 1—6000 册

定 价: 18.00 元

(暨大版图书如有印装质量问题, 请与出版社营销部联系调换)

作者简介

马齐林，杭州商学院法学院副教授。1989年毕业于山西师范大学外语系，获英国语言文学学士学位。1995年毕业于西南政法大学，获民商法学硕士学位，同年到杭州商学院任教，一直从事国际商法、民商法以及法学专业英语的教学、科研与法律实务工作，兼职执业律师。曾独立承担并完成国际合作项目以及省（部）级等各类项目6项（包括全国高等教育自学考试《国际商法》多媒体课件研制项目），多次参与全国高等教育自学考试课程《国际商法》的命题、评卷及辅导等工作。主编、合著、参编《国际经济法学》、《民商法学辞典》、《中华人民共和国常用法律案例概览》、《金融法律实务》、《金融贷款担保全书》、《合同法释疑与诉讼策略及文书标准格式》著作6部，在中国法学类、人文社科类等学术核心期刊发表《关于完善我国格式条款合同制度的思考》、《商法的价值论》、《我国商业秘密法律保护模式研究》、《我国物权法应建立地上权制度》等学术论文20余篇。

前 言

国际商法学的理论体系，目前在国外及我国法学界尚无定论，众多观点可谓见仁见智。笔者认为，从国际商事交易的实际出发，国际商法学的理论体系应由国际商法总论、国际商事主体法、国际商事行为法和国际商事救济法等四部分组成，并组成国际商法学的完整体系。尽管这四部分中各自应包含的内容很多，并随着国际商事交易的发展而变化，换言之，国际商法学应该是一个随着国际商事交易的发展而不断变化的动态体系，但是，组成国际商法学的国际商法总论、国际商事主体法、国际商事行为法和国际商事救济法的结构是不会改变的。

本书作者正是本着该理论体系，用比较法学的方法论，从国际商事交易的理论和实务视角，通过对当代世界经济影响极大的大陆法系、英美法系等若干发达国家以及有关国际商事交易的国际公约和国际贸易惯例的法律制度的比较研究，在广泛借鉴国内外专家、学者的研究成果和国内外立法文件的基础上，通过大量的典型判例，较为深入地论述了国际商法学的理论和实务。同时，根据国外的立法经验，对我国现行立法之得失进行了评析，并提出了相关的立法建议。

本书参考并引用了诸多专家、学者的研究成果，没有它们，笔者很难完成本书的写作，为此，谨表谢忱！

目 录

Contents

前言 / 1

Preface

第一编 国际商法总论

Part One Introduction to International Commercial Law

第一章 国际商法总论 / 1

Chapter 1 Introduction to International Commercial Law

第一节 国际商法的概念和渊源 / 1

I. Concept and Sources of International Commercial Law

一、商法的概念和特征 / 1

A. Concept and Features of Commercial Law

二、国际商法的概念及其调整对象 / 7

B. Concept and Objects of International Commercial Law

三、国际商法的渊源 / 8

C. Sources of International Commercial Law

第二节 两大法系与国际商法 / 9

II. Two Main Legal Systems and International Commercial Law

一、法系的概念及划分 / 9

A. Concept and Classification of Legal Systems

二、大陆法系 / 10

B. Civil Law System



三、英美法系 / 11

C. Anglo-American Law System

四、两大法系的发展趋势及其对国际商法的影响 / 15

D. Development and Influence of Two Main Legal Systems to International Commercial Law

第二编 国际商事主体法论

Part Two The Theory about International Commercial Subject

第二章 商事主体法律制度概述 / 19

Chapter 2 General Introduction to the Legal System of Commercial Subject

第一节 商事主体的概念和特点 / 20

I. Concept and Features of Commercial Subject

一、商事主体的概念 / 20

A. Concept of Commercial Subject

二、商事主体的法律特征 / 20

B. Features of Commercial Subject

第二节 商事主体的法律组织形式 / 22

II. Organic Forms of Commercial Subject

一、商事个人 / 22

A. Sole Proprietor in Commercial Law

二、商事法人 / 24

B. Juridical Person in Commercial Law

第三章 个人独资企业和合伙企业 / 26

Chapter 3 Solely Individual-Owned Enterprise and Commercial Partnership

第一节 个人独资企业 / 26

I. Solely Individual-Owned Enterprise



一、个人独资企业的概念和特征 / 26

A. Concept and Features of Solely Individual-Owned Enterprise

二、个人独资企业和一人公司的比较研究 / 27

B. Comparative Study of Solely Individual-Owned Enterprise
and One-Man Company

第二节 合伙企业 / 31

II. Commercial Partnership

一、关于合伙的概念及其立法例 / 31

A. Concept and Legislative System of Commercial Partnership

二、合伙企业的法律特征 / 33

B. Features of Commercial Partnership

三、合伙企业的存在价值 / 36

C. Existing Value of Commercial Partnership

四、合伙企业的设立 / 38

D. Establishment of Commercial Partnership

五、合伙企业的法律关系 / 42

E. Legal Relationship of Commercial Partnership

六、合伙企业的解散 / 47

F. Dissolution of Commercial Partnership

第四章 公 司 / 48

Chapter 4 Company

第一节 公司的概念和特征 / 48

I. Concept and Features of Company

一、公司的概念 / 48

A. Concept of Company

二、公司的法律特征 / 50

B. Features of Company

第二节 公司的分类 / 53

II. Classification of Company

一、西方国家公司的种类 / 53

A. Classification of Company in Western Countries

二、我国公司法对公司的分类 / 61

B. Classification of Company in China Company Law

第三节 公司的设立 / 69

III. Establishment of Company

一、公司设立的概念和原则 / 69

A. Concept and Principles of Establishment of Company

二、公司设立的条件和方式 / 70

B. Conditions and Ways of Establishment of Company

第四节 公司的资本 / 75

IV. Capital of Company

一、公司资本的概念和原则 / 75

A. Concept and Principles of Capital of Company

二、公司资本制度 / 77

B. System of Capital of Company

三、公司证券 / 81

C. Company Securities

四、股东出资（股款）的缴付、转让与变更 / 85

D. Capital Subscription and Transfer and Increase and Decrease

五、公司的组织机构 / 88

E. Organic Institution of Company

第三编 国际商事行为法论

Part Three The Theory of International Commercial Conduct

第五章 合同法 / 98

Chapter 5 Contract Law

第一节 合同法概述 / 98

I. General Introduction to Contract Law

一、合同的概念和特征 / 98

A. Concept and Features of Contract

二、合同法的渊源 / 100

B. Sources of Contract Law

第二节 合同成立和合同有效的要件 / 103

II. Establishment and Valid Conditions of Contract

一、合同的成立及其要件 / 103

A. Establishment and Conditions of Contract

二、合同的有效要件 / 104

B. Valid Conditions of Contract

第三节 违约及其救济 / 147

III. Breach and Remedies

一、违约的概念和分类 / 147

A. Concept and Classification of Breach

二、不免责违约的归责原则 / 158

B. Principle of Imputation of Fault Breach

三、不免责违约的救济 / 161

C. Remedies of Fault Breach

第四节 合同的消灭 / 179



IV. Extinction of Contract

一、大陆法各国关于债的消灭的规定 / 179

A. Provisions of Extinction of Debt in Civil Law Countries

二、英美法关于合同消灭的方式 / 181

B. Forms of Extinction of Contract in Anglo-American Law Countries

三、中国合同法关于合同的消灭方式 / 182

C. Forms of Extinction of Contract in China Contract Law

第六章 国际货物买卖法 / 184

Chapter 6 Law of International Sale of Goods

第一节 概述 / 184

I. General Introduction

一、买卖的概念 / 184

A. Concept of "Sale"

二、关于买卖法 / 185

B. About the Law of Sale of Goods

第二节 国际货物买卖合同的订立程序 / 193

II. Procedure of Establishment of International Sale Contract

一、询盘或邀请发盘 / 194

A. Inquiry or Invitation to Offer

二、发盘 / 196

B. Offer

三、还盘 / 202

C. Counter-Offer

四、接受 / 203

D. Acceptance

五、国际货物买卖合同的签订 / 208

E. Signment of International Sale Contract

第三节 买卖双方当事人的义务 / 209

III. Obligations of the Parties

一、卖方的义务 / 210

A. Obligations of the Seller

二、买方的义务 / 226

B. Obligations of the Buyer

第四节 货物的所有权与风险的转移 / 231

IV. Passing of Title and Risk of Goods

一、货物所有权的转移 / 231

A. Passing of Title of Goods

二、货物风险的转移 / 236

B. Passing of Risk of Goods

第五节 违约及其救济 / 239

V. Breach and Remedies

一、买卖双方都可采取的救济方法 / 239

A. Remedies for Breach of Contract by the Buyer and Seller

二、卖方违约时买方的救济措施 / 244

B. Remedies for Breach of Contract by the Seller

三、买方违约时卖方的救济措施 / 249

C. Remedies for Breach of Contract by the Buyer

第六节 产品责任 / 251

VI. Product Liability

一、引论 / 251

A. Introduction

二、与产品责任有关的几个概念 / 252

B. Some Concepts about Product Liability

三、美国的产品责任法 / 257

C. Law of Product Liability of the US

四、有关产品责任的国际立法 / 268

D. International Legislations about Product Liability

第七章 国际商事代理法律制度 / 272

Chapter 7 Law of International Commercial Agency

第一节 国际商事代理法律制度概述 / 272

I. General Introduction to Law of International Commercial Agency

一、国际商事代理制度的缘起 / 272

A. Origin of International Commercial Agency

二、国际商事代理的概念及其特征 / 274

B. Concept and Features of International Commercial Agency

第二节 国际商事代理的种类 / 282

II. Classifications of International Commercial Agency

一、大陆法系国家关于代理的分类 / 282

A. Classifications of International Commercial Agency in Civil Law Countries

二、英美法系国家关于代理的分类 / 283

B. Classifications of International Commercial Agency in Anglo-American Law Countries

第三节 代理法律关系 / 286

III. Legal Relationship of Agency

一、代理关系的产生 / 286

A. Origin of Agency

二、代理关系的内容 / 289

B. Contents of Agency

三、代理关系的终止 / 298

C. Extinction of Agency

第四节 无权代理 / 302

IV. Unauthorized Agency

一、无权代理的概念和情形 / 302

A. Concept and Situations of Unauthorized Agency

二、无权代理的分类 / 302



B. Classifications of Unauthorized Agency

第五节 关于我国代理制度的法律规定分析研究 / 307

V. Analytic Study on the Provisions of Agency in China

一、《民法通则》有关代理的规定 / 308

A. Provisions of Agency in *General Rules of Civil Law*

二、我国《合同法》关于代理的规定 / 311

B. Provisions of Agency in *Contract Law*

第六节 国际代理法的统一 / 313

VI. Uniform of Law of International Commercial Agency

一、《代理公约》的结构和适用范围 / 313

A. Structure and Applicable Scope of *The Convention on Agency*

二、关于代理业务适用范围的规定 / 314

B. Provisions of Applicable Scope of Agency

三、有关代理人的规定 / 314

C. Provisions of Agent

四、关于代理权的设定 / 314

D. Creation of Commission

五、关于代理人代理行为的法律效力 / 315

E. Validity of Agent's Agency Conduct

六、关于代理权的终止 / 316

F. Extinction of Commission

七、最终条款 / 316

G. Final Clauses

第八章 国际货物买卖涉及的保险法律制度 / 317

Chapter 8 Insurance Law Concerning International Sale of Goods

第一节 保险法律制度 / 318

I. Insurance Law

一、保险和保险法 / 318

A. Insurance and Insurance Law

二、保险合同 / 322

B. Insurance Contract

三、财产保险合同 / 325

C. Property Insurance Contract

四、人身保险合同 / 326

D. Personal Insurance Contract

第二节 国际海上保险 / 326

II. International Marine Insurance

一、国际海上保险概述 / 326

A. Introduction to International Marine Insurance

二、海上保险的基本原则 / 328

B. Basic Rules of Marine Insurance

第三节 海上保险合同 / 328

III. Marine Insurance Contract

一、海上保险合同的观念和性质 / 328

A. Concept and Nature of Marine Insurance Contract

二、海上保险合同的成立 / 328

B. Establishment of Marine Insurance Contract

三、海上保险单 / 329

C. Marine Insurance Policy

四、海上保险合同的转让 / 329

D. Transfer of Marine Insurance Contract

第四节 代位权与委付 / 329

IV. Right of Subrogation and Abandonment of Marine Insurance

一、海上保险的代位权 / 329

A. Right of Subrogation of Marine Insurance

二、海上保险的委付 / 330

B. Abandonment of Marine Insurance

三、代位权与委付的区别 / 332

- C. Difference of Right of Subrogation and Abandonment of Marine Insurance

第九章 国际贸易结算与支付法律制度 / 333

Chapter 9 Law of Settlement and Payment in International Trade

第一节 票据总论 / 333

I. Introduction to Bills

- 一、票据与票据法 / 333

- A. Bills and Bills Law

- 二、票据上的法律关系 / 337

- B. Legal Relationship of Bills

- 三、票据行为 / 338

- C. Bills Conduct

- 四、票据权利的取得、行使和保全 / 338

- D. Acquisition, Exercise and Preservation of Right of Bills

第二节 票据分论 / 341

II. Detail Introduction of Bills

- 一、汇票 / 341

- A. Bill of Exchange

- 二、本票 / 347

- B. Promissory Note

- 三、支票 / 348

- C. Check

第四编 国际商事救济法论

Part Four Law of Remedies of International Commerce

第十章 国际商事救济法律制度 / 349

Chapter 10 Legal System of Remedies of International Commerce

第一节 国际商事救济概述 / 350

