

主编/蓝天

“一国两制”

法律问题研究

(香港卷)



法律出版社
PUBLISHING HOUSE OF LAW

98809

编/蓝



200136085

YIGUO

YIGUO

YIGUO

YIGUO

YIGUO

D618
37
2

“一国两制”

法律问题研究

(香港卷)



YIGUO
YIGUO
YIGUO
YIGUO
YIGUO
YIGUO



法律出版社
PUBLISHING HOUSE OF LAW

图书在版编目 (CIP) 数据

“一国两制”法律问题研究: 香港卷/蓝天主编.-北京: 法律出版社, 1997

ISBN 7-5036-2157-5

I. 一… I. 蓝… II. 一国两制-法律-对比研究-中国
IV. D921.84

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (97) 第 09185 号

出版·发行/法律出版社

经销/新华书店

印刷/外文印刷厂

开本/850×1168 毫米 1/32 印张/27.5 字数/732 千

版本/1997 年 6 月第 1 版 1997 年 6 月第 1 次印刷

印数/0,001—1500

社址/北京市广外六里桥北里甲 1 号八一厂内 (100073)

电话/63266794 63266796

出版声明/版权所有, 侵权必究。

书号: ISBN 7-5036-2157-5/D·1787

定价: 54.00 元

(如有缺页或倒装, 本社负责退换)

1677/05

序

李 剑

在以江泽民同志为核心的第三代党中央的领导下,随着 1997 年 7 月 1 日的迫近,邓小平同志提出的“一国两制”的科学构想将付诸实现。届时,香港特别行政区将作为中华人民共和国的一个享有高度自治权的地方行政区域,享有行政管理权、立法权、独立的司法权和终审权,将保持原有的资本主义制度。中国内地与香港特别行政区之间的社会、经济、文化交往,将会在一国之中两种不同的社会经济制度下进行。由于相互交往所依据的法律制度存在差异,必然产生前所未有的一国之中的两种法律制度的冲突。认真研究这种具有特殊性质的法律冲突并提出切实可行的解决办法,既是促进、保障香港顺利回归和经济繁荣、社会稳定的需要,也是维护“一国两制”方针长期不变的必然要求。

民商事法律冲突是传统冲突法理论所着力研究的法律冲突领域。但是,迄今为止,传统冲突法理论所界定和研究的,除不同国家间产生的法律冲突外,只是社会制度相同的一国内不同法域之间的民商事法律冲突,因而没有突破“一国一制”、即同属资本主义民商事法律关系的界限。而在香港回归之后,我国所面临的却是世界上独一无二的“一国两制”下的法律冲突,即在一个主权国家内存在的不同社会制度的法域之间的民商事法律冲突。香港特别行政区所保留适用的原有民商法,是香港资本主义商品经济关系的体现,它以调整资本主义市场关系为出发点。而中国内地的民商法是由现阶

段公有制占主导地位的经济基础所决定的，是社会主义商品经济关系的体现，是调整社会主义市场经济关系和不同经济成分的各类民事主体的利益关系的法律依据。这种社会主义公有制经济占主导地位的国家主体与小范围内实行资本主义经济社会制度的特别行政区的共存，是两种不同性质的民商事法律关系在一国内得以协调共存的前提。另一方面，无论是社会主义的市场经济，还是资本主义的市场经济，都是市场经济，都必须遵循市场经济所要求的民商事法律关系所共同适用的一些基本原则，如：民事主体地位平等原则、等价有偿原则、诚实信用原则和民事权利受法律保护的原则，等等。这些原则以及一些国际私法领域内解决法律冲突问题的基本原则，都是我们解决“两制”下的民商事法律冲突问题时应该共同遵循或借鉴的。

我国“一国两制”下的法律冲突问题与传统冲突法理论研究对象所不同的另一个特点，是刑事法律领域内的法律冲突问题必将突出地存在。例如，随着香港的回归，两地间互涉犯罪的不可避免，由于两地刑事法律规定的差异，必然存在对跨地区犯罪的刑事管辖权的冲突、认定构成犯罪与否的冲突、罪种罪名的冲突、刑罚制裁上的冲突，以及刑事调查取证、诉讼文书送达和刑罚执行等方面的冲突。解决刑事法律方面的上述冲突问题，将随着香港回归日的到来而现实地摆在我们的面前，需要我们在法律冲突的理论研究上既要有所坚持，又要有所突破、有所发展。

在“一国两制”下，首先应该肯定，内地与香港特别行政区的法律冲突问题，属于中国内部的法律问题，不具有涉外意义，不是国际间的司法合作。这与香港回归前处理类似问题的性质是绝对不同的。但是，由于香港特别行政区依照《香港特别行政区基本法》所享有的独立司法权和终审权，在司法领域，内地的司法机关与香港的司法机关没有隶属关系，没有共同的最高司法机关，因而在解决两地法律冲突问题时，可以借鉴国际间解决法律冲突问题的某些具体途径和办法，但是，这绝不具有国际法上的意义。

解决“一国两制”科学构想在香港付诸实现后必然存在的法律冲突问题，是伴随着香港特别行政区的司法制度实施后所面对的重大课题和长期任务。希望内地与香港的法律研究人员和司法工作者十分重视并认真研究和切实解决好这一问题，以保障“一国两制”的顺利实施，维护香港的繁荣稳定，促进香港与中国内地经济、社会交往的正常发展，以告慰“一国两制”的总设计师邓小平的英灵。

1997年5月

出版说明

《“一国两制”法律问题研究》(香港卷)是国家社会科学研究基金项目,是《“一国两制”法律问题研究》(总卷)的姊妹卷。本书由蓝天主编,其总体结构由官晓冰同志策划,严军兴、王立中、高贞、马玉娥、栾兆安同志参与前期准备工作,统稿工作由官晓冰、郑自文、宣炳昭、刘太刚、高贞、杨勇同志承担,毛丽斐同志承担书稿的录入工作。

本卷各分篇主编及撰稿人如下:

第一篇 民商法类:

主 编:黄 进

副主编:王国华 郑自文

撰稿人(以撰写章节先后为序):

李雅梅	段东晖	宋 航	黄 进
徐 宇	邓晓峻	刘仁山	王雪霞
李健男	郑远民	郑自文	笄 恺
孙 劲	刘卫翔	陆泽峰	王国华
陈卫佐	陈少华	章 海	

第二篇 刑事法类:

主 编:赵秉志

撰稿人:

赵秉志	黄京平	甄 贞
赫兴旺	杨正根	宣炳昭

第三篇 行政法类:

主 编：皮纯协 刘太刚

副主编：杨建顺 李元起

撰稿人：

皮纯协 冯 军 曾 萍 余凌云

王永胜 武兴华 李元起 刘育喆

刘太刚 杨建顺 李 利 邢 捷

第四篇 律师、公证、仲裁类：

主 编：王欣新

撰稿人：王欣新 管晓峰

本卷截稿日期为 1996 年 12 月。对于 1996 年 12 月 30 日第八届全国人民代表大会常务委员会第二十三次会议通过的《中华人民共和国香港特别行政区驻军法》，由于该法涉及的法律领域较多，从学术严谨的角度出发，我们未把这部分内容写入本卷，留待本卷修订时补充，而仅对本卷其他个别内容作了修改补充。

本卷目录中收入的法律及有关规定，作为《“一国两制”法律问题研究（总卷）》附录的补充。

1997 年 5 月

目 录

第一篇 民 商 法 类

第一章 香港民商法概述

第一节 香港民商法的历史沿革

一、1843 年前香港的民商法	3
二、1843 年后香港的民商法	6
三、“九七”以后香港民商法的状况及发展趋势	10

第二节 香港民商法律的主要 内容、特点及原则

一、香港民商法的主要内容	11
二、香港民商法的特点	28
三、香港民商法的基本原则	29

第三节 香港民商法与全国性民商法的比较

一、香港民商法与全国性民商法的差异	30
-------------------------	----

二、香港民商法与全国性民商法的共同特点	34
---------------------------	----

第二章 香港冲突法概述

第一节 香港冲突法的基本内容

一、香港法院对涉外民事案件的管辖权	38
二、香港冲突法中的法律适用规定	40
三、香港与外地的民事司法协助	44

第二节 香港民商法与全国性民商法的 法律冲突问题

一、香港民商法与全国性民商法法律冲突的特殊性	48
二、解决香港民商法与全国性民商法法律冲突的原则	50
三、解决香港民商法与全国性民商法法律冲突的途径和 步骤	52

第三章 香港民商法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

第一节 香港财产法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、香港财产法与全国性相关法律的冲突	59
二、香港财产法与全国性相关法律冲突的解决办法	79

第二节 香港知识产权法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、两地知识产权法概述	80
二、两地知识产权法的法律冲突	82
三、香港与全国性知识产权法律冲突的解决办法	86

第三节 香港合同法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、香港合同法与全国性相关法律的冲突	89
二、香港合同法与全国性相关法律冲突的解决办法	97

第四节 香港侵权行为法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、香港侵权行为法与全国性相关法律的冲突	103
二、香港侵权行为法与全国性相关法律冲突的解决办法	112

第五节 香港合伙法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、两地合伙法概述	114
二、香港合伙法与全国性相关法律的冲突	116
三、香港合伙法与全国性相关法律冲突的解决办法	125

第六节 香港公司法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

- 一、香港公司法与全国性相关法律的冲突..... 128
- 二、香港公司法与全国性相关法律冲突的解决办法..... 136

第七节 香港代理法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

- 一、香港代理法与全国性相关法律的冲突..... 139
- 二、香港代理法与全国性相关法律冲突的解决办法..... 145

第八节 香港买卖法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

- 一、两地买卖法概述..... 147
- 二、香港买卖法与全国性相关法律的冲突..... 148
- 三、香港买卖法及全国性相关法律冲突的解决办法..... 160

第九节 香港票据法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

- 一、香港票据法与全国性相关法律的冲突..... 162
- 二、香港票据法与全国性相关法律冲突的解决办法..... 171

第十节 香港保险法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、两地保险法概述·····	173
二、香港保险法与全国性相关法律的冲突·····	175
三、香港保险法与全国性相关法律冲突的解决办法·····	184

第十一节 香港破产法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、香港破产法与全国性相关法律的冲突·····	186
二、香港破产法与全国性相关法律冲突的解决办法·····	206

第十二节 香港证券交易法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、两地证券交易法概述·····	207
二、香港证券交易法和全国性相关法律的冲突·····	208
三、香港证券交易法和全国性相关法律冲突的解决办法·····	218

第四章 香港家事法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

第一节 香港婚姻家庭法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

一、香港婚姻家庭法与全国性相关法律的冲突·····	224
二、香港婚姻家庭法与全国性相关法律冲突的解决办法·····	230

第二节 香港继承法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

- 一、香港继承法与全国性相关法律的冲突..... 233
- 二、香港继承法与全国性相关法律冲突的解决办法..... 236

第三节 香港收养法与全国性相关 法律的冲突及解决办法

- 一、香港收养法与全国性相关法律的冲突..... 239
- 二、香港收养法与全国性相关法律冲突的解决办法..... 242

第五章 香港民事诉讼法律制度与全国性 相关法律制度的冲突及解决办法

第一节 香港民事诉讼法律与 全国性相关法律概述

- 一、民事诉讼的基本原则..... 245
- 二、民事诉讼当事人的诉讼地位..... 246
- 三、外国人、外国国家在民事诉讼中的地位问题..... 247

第二节 香港与全国性民事诉讼管辖权 制度的冲突及解决办法

- 一、两地关于民事诉讼管辖权的一般规定..... 248
- 二、两地关于涉外民事诉讼的管辖权制度..... 252
- 三、两地民事诉讼管辖权制度的冲突..... 255

四、两地民事诉讼管辖权制度冲突的解决办法·····	257
---------------------------	-----

第三节 香港与全国性民事诉讼程序 制度的冲突及解决办法

一、两地民事诉讼程序制度的冲突·····	260
二、两地民事诉讼程序制度冲突的解决办法·····	264

第四节 香港与全国性民事证据 制度的冲突及解决办法

一、两地民事证据制度的冲突·····	266
二、两地民事证据制度冲突的解决办法·····	274

第五节 两地的区际民事司法协助问题

一、两地的司法协助制度·····	277
二、两地区际民事司法协助的方式探讨·····	283

第二篇 刑 事 法 类

导 言

第一章 香 港 刑 法

第一节 香港刑法概述

一、香港刑法的历史沿革·····	291
二、香港刑法的渊源·····	292

三、香港刑法的特点·····	295
----------------	-----

第二节 香港刑法的总则规范和基本理论

一、犯罪通则方面的内容·····	297
二、刑罚通则方面的内容·····	316

第三节 香港刑法中的具体犯罪类型

一、香港刑法中犯罪的排列·····	326
二、叛逆罪·····	328
三、侵犯人身犯罪·····	329
四、损害风化犯罪·····	336
五、毒品犯罪·····	339
六、妨害公共秩序犯罪·····	340
七、侵犯财产犯罪·····	343
八、妨碍公务或司法公正犯罪·····	347
九、与入境事务相关的犯罪·····	350
十、道路交通犯罪·····	350
十一、违法经营犯罪·····	350

第二章 香港刑事司法体系 与刑事诉讼法制

第一节 香港刑事司法体系

一、法院的刑事司法管辖·····	355
二、律政司署·····	364

第二节 香港刑事诉讼制度

一、检控制度	368
二、陪审制度	372
三、保释制度	374
四、刑事证据制度	378

第三节 香港刑事诉讼实务

一、刑事诉讼原则	383
二、刑事诉讼参与人	388
三、刑事侦查	393
四、刑事审判程序	396

第四节 香港刑事执行法制

一、香港刑事执行法概述	400
二、香港刑事执行机构	404
三、香港的惩教措施	408

第三章 香港刑事法律与全国性 刑事法律的比较

第一节 香港刑法与全国性刑法的比较

一、立法方式的比较	414
二、犯罪通则的比较	417
三、刑罚通则的比较	418