

仲裁法理论与

适用

刘景一
乔世明 著

人民法院出版社

仲裁法理论与适用

刘景一 乔世明 著

人民法院出版社

责任编辑/辛秋玲

技术编辑/舒悦

封面设计/晓峰

仲裁法理论与适用

刘景一 乔世明 著

出版发行/最高人民法院出版社

社址/北京市东交民巷27号(最高人民法院机关大院内)

邮编/100745 电话/65299981 65134290 65136849

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061-68

(通过本社邮购另加15%邮费)

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市文化彩印厂

开本/850×1168毫米 大32开 印张/12.25 字数/300千

版本/1997年8月第1版 印次/1997年8月第1次印刷

印数/0001—5000 定价/19.00元

书号/ISBN 7-80056-618-8/D·690

版权所有 侵权必究

目 录

第一章 仲裁制度概述

第一节 仲裁制度的起源和发展	(1)
一、概述.....	(1)
二、国外仲裁的起源和发展.....	(2)
(一) 仲裁制度的起源.....	(2)
(二) 仲裁制度的确立与发展.....	(3)
(三) 国际仲裁的发展.....	(6)
三、我国仲裁制度的历史沿革.....	(9)
(一) 新中国成立以前的仲裁制度.....	(9)
(二) 新中国成立以后的仲裁制度.....	(10)
四、我国仲裁法的制定.....	(14)
(一) 仲裁法制定前的立法状况及问题.....	(14)
(二) 仲裁法的起草过程、主要争论及 重要突破.....	(18)
第二节 仲裁的概念和性质	(25)
一、仲裁的概念和种类.....	(25)
(一) 仲裁的概念和特征.....	(25)
(二) 仲裁的种类.....	(27)
(三) 仲裁与调解和诉讼的联系与区别.....	(31)

二、仲裁的性质·····	(35)
(一) 国内仲裁的性质·····	(35)
(二) 国际商事仲裁的性质·····	(36)
三、仲裁方式的利与弊·····	(39)
(一) 仲裁方式的优点·····	(39)
(二) 仲裁方式的缺陷·····	(40)

第二章 仲裁的范围

第一节 确定仲裁范围应当考虑的因素·····	(41)
一、仲裁是一种法律冲突救助机制·····	(41)
(一) 在调整社会关系的各种手段中, 仲裁是 作为社会冲突救助机制而存在的·····	(42)
(二) 仲裁在解决社会冲突的各种手段中, 是 作为一种法律冲突救助机制而存在的·····	(42)
二、仲裁是一种民间性质的法律冲突救助机制·····	(43)
(一) 冲突双方实体地位的平等性是该冲突成 为民间仲裁对象的前提·····	(44)
(二) 争议权利具有可处分性, 是该争议成为 民间仲裁对象的必要条件·····	(44)
三、国际惯常作法·····	(46)
第二节 仲裁范围的法源和界定方式·····	(47)
一、仲裁范围的法源·····	(47)
(一) 国外仲裁范围的法源·····	(47)
(二) 我国仲裁范围的法源·····	(48)
二、仲裁范围的界定方式·····	(49)
(一) 国外界定仲裁范围的方式·····	(49)
(二) 我国界定仲裁范围的方式·····	(51)

三、我国仲裁法关于仲裁范围的规定·····	(52)
第三节 仲裁范围实务中的疑难问题 ·····	(55)
一、已过时效的纠纷能否仲裁·····	(55)
二、破产程序中因未清偿之债务引起的纠纷能否 仲裁·····	(56)
三、行政合同纠纷能否仲裁·····	(58)

第三章 仲裁的基本原则和制度

第一节 仲裁的基本原则 ·····	(60)
一、自愿原则·····	(61)
(一) 以仲裁方式解决纠纷, 应出于双方当事 人的共同意愿·····	(61)
(二) 向哪个仲裁机构提请仲裁, 由当事人双 方协商选定·····	(62)
(三) 仲裁庭的组成人员由当事人自主选定·····	(62)
(四) 当事人可以约定交由仲裁解决的争议 事项·····	(63)
(五) 当事人可以约定审理方式、开庭形式等 有关的程序事项·····	(64)
二、仲裁独立原则·····	(64)
(一) 仲裁独立于行政·····	(65)
(二) 仲裁组织系统之间相对独立·····	(66)
三、根据事实、符合法律、公平合理原则·····	(67)
(一) 以事实为根据·····	(67)
(二) 以法律为准绳·····	(69)
(三) 公平合理·····	(69)
四、仲裁当事人地位平等和权利义务对等原则·····	(70)

第二节 仲裁的基本制度 ·····	(72)
一、基础意义上的仲裁制度·····	(72)
(一) 协议仲裁制度·····	(73)
(二) 或裁或审制度·····	(74)
(三) 一裁终局制度·····	(77)
二、具体工作中的仲裁制度·····	(80)
(一) 仲裁时效制度·····	(80)
(二) 仲裁代理制度·····	(83)
(三) 仲裁证据制度·····	(86)
(四) 仲裁回避制度·····	(94)
(五) 司法监督制度·····	(96)
第三节 仲裁基本原则和制度实务中的有关问题 ·····	(97)
一、违背自愿原则但尚未明令废止的有关规定·····	(97)
二、违背或裁或审制但尚未明令废止的有关规定·····	(99)
三、违背一裁终局制但尚未明令废止的有关规定·····	(100)
四、法院监督中是否有可以主动监督的例外情况·····	(101)

第四章 仲裁组织机构

第一节 仲裁委员会 ·····	(103)
一、仲裁委员会的设立·····	(103)
(一) 国外设置仲裁机构的有关情况·····	(103)
(二) 仲裁委员会的设立条件·····	(105)
(三) 仲裁委员会的设立程序·····	(106)
二、仲裁委员会的组成人员·····	(108)
(一) 仲裁委员会的人数及条件·····	(108)
(二) 仲裁委员会组成人员的成份·····	(108)
第二节 仲裁协会及仲裁员 ·····	(109)

一、仲裁协会	(109)
(一) 仲裁协会的性质及其职责	(109)
(二) 仲裁协会与仲裁委员会的关系	(111)
二、仲裁员	(111)
(一) 仲裁员的条件	(111)
(二) 仲裁员的法律地位	(116)
(三) 仲裁员的解职	(118)
第三节 仲裁机构组建实务中的有关问题	(120)
一、关于重新组建仲裁机构的原则	(120)
(一) 依法组建原则	(120)
(二) 着眼社会效益原则	(121)
(三) 根据实际需要原则	(122)
二、关于仲裁委员会的登记	(123)
(一) 登记的性质	(123)
(二) 登记的内容	(124)
(三) 登记的具体程序	(125)
三、关于新仲裁机构成立前后案件的衔接	(125)
(一) 当事人在原仲裁机构终止前发生争议如何 处理	(125)
(二) 当事人在原仲裁机构终止后发生争议如何 处理	(126)

第五章 仲裁协议

第一节 仲裁协议的性质和法律特征	(128)
一、仲裁协议的概念和特征	(128)
二、仲裁协议的性质和作用	(130)
(一) 仲裁协议的性质	(130)

(二) 仲裁协议的作用·····	(133)
第二节 仲裁协议的种类、形式及内容 ·····	(135)
一、仲裁协议的种类·····	(135)
(一) 明示仲裁协议与默示仲裁协议·····	(135)
(二) 事前仲裁协议与事后仲裁协议·····	(137)
二、仲裁协议的形式·····	(138)
(一) 主合同条款式仲裁协议·····	(138)
(二) 主合同之外的独立仲裁协议·····	(139)
三、仲裁协议的内容·····	(141)
(一) 仲裁协议的法定内容·····	(141)
(二) 仲裁协议的约定内容·····	(142)
第三节 仲裁协议的效力 ·····	(144)
一、仲裁协议的有效条件·····	(144)
(一) 仲裁协议成立的一般要件·····	(144)
(二) 仲裁协议成立的特别要件·····	(146)
二、无效仲裁协议·····	(147)
(一) 不可补救的无效仲裁协议·····	(147)
(二) 可以补救的无效仲裁协议·····	(148)
三、仲裁协议的补充及异议·····	(149)
(一) 仲裁协议的补充·····	(149)
(二) 仲裁协议的异议·····	(150)
第四节 仲裁协议实务中的有关问题 ·····	(152)
一、内容不明确的仲裁协议的有关问题·····	(152)
(一) 不明确仲裁协议的种类、问题及原因·····	(152)
(二) 不明确仲裁协议的影响及处理·····	(154)
二、关于仲裁协议不明确问题，与仲裁法相悖的 现行司法解释·····	(156)
三、有仲裁协议的当事人又向法院起诉怎么办·····	(157)

第六章 仲裁程序

第一节 仲裁的申请和受理	(159)
一、申请仲裁及其条件.....	(159)
二、仲裁申请的提出.....	(162)
(一) 仲裁申请书的形式.....	(162)
(二) 仲裁申请书的内容.....	(162)
三、仲裁申请的受理.....	(164)
(一) 受理的概念及法律意义.....	(164)
(二) 受理程序.....	(165)
第二节 仲裁庭的组成	(167)
一、仲裁庭的组成方式及其与仲裁委员会的关系.....	(167)
(一) 仲裁庭的组成方式.....	(167)
(二) 仲裁庭与仲裁委员会的关系.....	(169)
二、仲裁员的产生方式.....	(170)
(一) 当事人约定了仲裁庭的组成形式时的产生 方式.....	(170)
(二) 当事人没有约定仲裁庭的组成形式时的产 生方式.....	(172)
三、仲裁员的回避.....	(174)
(一) 回避的方式.....	(174)
(二) 回避的原因.....	(175)
(三) 回避申请的提出.....	(177)
(四) 是否回避决定的作出.....	(178)
(五) 仲裁员的重新确定.....	(179)
(六) 重新确定仲裁员后对已进行程序的处理.....	(180)
第三节 开庭审理	(182)

一、审理方式·····	(183)
(一) 开庭审理·····	(183)
(二) 书面审理·····	(184)
二、审理程序·····	(186)
三、审理制度·····	(187)
(一) 不公开审理制度·····	(187)
(二) 调解制度·····	(189)
(三) 和解制度·····	(194)
(四) 撤回申请和缺席裁决制度·····	(198)
第四节 仲裁程序实务中的有关问题·····	(200)
一、申请仲裁对诉讼时效的影响·····	(200)
二、裁决已经作出及不开庭审理的,当事人能否申 请回避·····	(201)
三、关于仲裁收费·····	(202)
(一) 仲裁费用的构成·····	(203)
(二) 案件受理费的具体标准·····	(203)
(三) 仲裁费用的预交与分担·····	(204)
(四) 对仲裁收费的监督·····	(205)

第七章 仲裁裁决

第一节 仲裁裁决的作出及类型·····	(206)
一、裁决的作出·····	(206)
(一) 作出裁决的主体·····	(206)
(二) 作出裁决的期限·····	(207)
(三) 裁决书的内容·····	(208)
二、裁决的类型·····	(209)
(一) 对席裁决与缺席裁决·····	(209)

(二) 合意裁决与非合意裁决·····	(209)
(三) 中间裁决、部分裁决与最终裁决·····	(210)
第二节 仲裁裁决的效力 ·····	(211)
一、仲裁裁决的既判力·····	(212)
(一) 仲裁裁决既判力的内容·····	(212)
(二) 仲裁裁决既判力的根据·····	(214)
(三) 仲裁裁决既判力的形成时间·····	(215)
二、仲裁裁决的执行力·····	(216)
(一) 裁决作为履行根据的效力·····	(216)
(二) 裁决作为强制执行根据的效力·····	(217)
第三节 错误裁决及其补救 ·····	(218)
一、错误裁决的补救对象·····	(218)
(一) 违背社会公共利益的仲裁裁决·····	(218)
(二) 存在实质性错误的仲裁裁决·····	(219)
(三) 存在非实质性错误的仲裁裁决·····	(220)
二、错误裁决的补救途径·····	(221)
(一) 通知重裁或撤销裁决·····	(221)
(二) 裁定不予执行·····	(221)
三、客观原因导致的错误裁决及补救程序·····	(222)
第四节 仲裁裁决的撤销 ·····	(223)
一、撤销仲裁裁决的概念和意义·····	(223)
二、撤销仲裁裁决的事由·····	(224)
(一) 国外有关撤销裁决事由的规定·····	(224)
(二) 我国对撤销裁决事由的规定·····	(225)
三、当事人申请撤销裁决的条件·····	(227)
(一) 证据条件·····	(227)
(二) 受申请的法院·····	(228)
(三) 申请期限·····	(228)

四、法院撤销裁决的程序和效力·····	(229)
(一) 撤销裁决的程序·····	(229)
(二) 撤销裁决的效力·····	(231)
第五节 仲裁裁决的执行 ·····	(232)
一、执行的概念及意义·····	(232)
二、执行裁决的申请·····	(233)
(一) 申请的形式·····	(233)
(二) 申请的期限·····	(234)
(三) 受申请的法院·····	(234)
三、裁决不予执行的事由·····	(235)
四、执行程序的中止、终结和恢复·····	(238)
(一) 执行程序的中止·····	(238)
(二) 执行程序的终结·····	(239)
(三) 执行程序的恢复·····	(240)
第六节 仲裁裁决实务中的有关问题 ·····	(241)
一、法院在哪些情况下可以发回重新仲裁·····	(241)
二、裁决书生效日是仲裁员签名之日还是仲裁委 员会盖章之日·····	(242)

第八章 涉外仲裁制度

第一节 概述 ·····	(245)
一、涉外仲裁的概念和特征·····	(245)
(一) 涉外仲裁的含义·····	(245)
(二) 涉外仲裁与其他仲裁的联系与区别·····	(246)
(三) 涉外仲裁与诉讼的联系与区别·····	(248)
二、我国涉外仲裁制度的建立和完善·····	(249)
(一) 我国涉外仲裁制度的产生和发展·····	(249)

(二) 我国关于涉外仲裁的法律规定·····	(252)
(三) 我国涉外仲裁的组织·····	(256)
(四) 我国的涉外仲裁规则和受案范围·····	(258)
第二节 涉外仲裁协议 ·····	(263)
一、仲裁协议与仲裁管辖权·····	(263)
二、仲裁协议的有效性·····	(266)
(一) 仲裁协议的有效条件·····	(266)
(二) 仲裁协议的无效·····	(267)
三、仲裁协议的形式和内容·····	(268)
(一) 涉外仲裁协议中的仲裁地点问题·····	(269)
(二) 涉外仲裁协议中的仲裁机构问题·····	(269)
第三节 涉外仲裁的申请和受理 ·····	(270)
一、仲裁申请·····	(270)
(一) 仲裁申请的提出·····	(270)
(二) 仲裁申请的审查·····	(272)
二、答辩与反请求·····	(273)
(一) 答辩·····	(273)
(二) 反请求·····	(274)
(三) 申请、答辩和反请求的其他问题·····	(275)
三、仲裁庭的组成·····	(277)
(一) 指定仲裁员·····	(277)
(二) 仲裁员的披露与回避·····	(279)
第四节 涉外仲裁的审理和裁决 ·····	(281)
一、开庭·····	(281)
二、仲裁审理中的调解·····	(284)
三、裁决·····	(285)
四、保全措施·····	(287)
五、裁决的撤销·····	(287)

第五节 涉外仲裁的简易程序	(288)
一、简易程序的概念和特点.....	(288)
二、简易程序的适用范围.....	(290)
三、简易程序中仲裁员的指定.....	(291)
四、简易程序的案件审理.....	(292)
第六节 涉外仲裁裁决的承认和执行	(294)
一、概述.....	(294)
二、不予执行的条件.....	(296)
三、申请承认与执行的方式.....	(298)
(一) 申请承认和执行裁决的地点.....	(298)
(二) 申请承认和执行时应提交的文件.....	(299)
(三) 申请承认和执行裁决的方式.....	(300)
四、裁决在我国的申请执行.....	(301)
(一) 我国裁决在我国的申请执行.....	(301)
(二) 外国裁决在我国的申请执行.....	(304)
五、裁决在外国的申请执行.....	(306)
第七节 涉外仲裁实务中的有关问题	(309)
一、几种特殊情况下的仲裁当事人资格问题.....	(309)
(一) 外贸代理合同争议仲裁案的当事人资格.....	(309)
(二) 合资合作合同争议仲裁案的当事人资格.....	(311)
(三) 涉外融资租赁合同争议仲裁案的当事人 资格.....	(312)
(四) 股票争议仲裁案的当事人资格.....	(313)
二、涉外仲裁的费用问题.....	(314)
(一) 仲裁费用的范围.....	(314)
(二) 仲裁费用的确定.....	(315)
(三) 仲裁费用的收取方法.....	(316)
(四) 仲裁费用的承担.....	(316)

三、新旧涉外仲裁规则比较·····	(317)
(一)“94规则”与“89规则”比较·····	(317)
(二)“95规则”与“94规则”比较·····	(322)

附 录

中华人民共和国仲裁法·····	(325)
关于《中华人民共和国仲裁法(草案)》的说明·····	(339)
仲裁委员会章程示范文本·····	(343)
仲裁委员会仲裁暂行规则示范文本·····	(348)
仲裁委员会仲裁收费办法·····	(356)
中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁规则·····	(359)

第一章 仲裁制度概述

第一节 仲裁制度的起源和发展

一、概述

从世界范围看，仲裁制度在历史上的形成，经历了对自力救济的否定之否定过程。

人类社会建立以后的相当一个时期，实行的是自力救济，每个人在其财产或人身受到侵害时，通过自身的武力强迫对方停止侵害，并对侵害者实施惩罚。自力救济凭借的是个人力量，个人的利益能否得到保护完全取决于自身力量的强弱。这种状况既不利于生产的发展，也不利于社会的稳定。阶级社会的统治者意识到这点后，便开始通过法律禁止自力救济。古罗马共和时期颁布了《关于胁迫的优里亚法》，这是最早禁止自力救济的法律，它规定，凡以胁迫手段迫使义务人履行义务的，应受到公法的制裁。后来的罗马统治者也相继规定：凡债权人自己夺取债权，即使没有采取暴力，也要受到处罚；所有权人以自己的武力夺取所有物的，将丧失其所有权。依据上述法律规定，当权利人受到侵害时，不能通过自身力量获得救济，只能请求国家有关机关予以保护。这