

世纪法学系列教材 总主编 曾宪义



海 商 法

主编 贾林青

 中国人民大学出版社

21 世纪法学系列教材

总主编 曾宪义

D996.1
7

海 商 法

主 编 贾林青
撰稿人 (以姓氏笔画为序)

牛 磊 刘 璐
贾林青 徐义兵



中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

海商法/贾林青主编

北京: 中国人民大学出版社, 2000

(21 世纪法学系列教材)

ISBN 7-300-03298-2/D·457

I. 海…

II. 贾…

III. 海商法-研究-高等学校-教材

IV. D996.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 63571 号

21 世纪法学系列教材

总主编 曾宪义

海商法

主编 贾林青

出 版: 中国人民大学出版社

(北京海淀路 157 号 邮编 100080)

发行部: 62514146 门市部: 62511369

总编室: 62511242 出版部: 62511239

E-mail: rendafx@public 3. bta. net. cn

发 行: 新华书店总店北京发行所

印 刷: 北京市丰台丰华印刷厂

开本: 787×980 毫米 1/16 印张: 22

2000 年 7 月第 1 版 2001 年 7 月第 2 次印刷

字数: 390 000

定价: 26.00 元

(图书出现印装问题, 本社负责调换)

21

世纪
法学
系列教材

目录

第一编 绪 论

第一章 海商法的概述	3
第一节 海商法的历史沿革	4
第二节 海商法的内容和调整对象	8
第三节 海商法的性质和特点	11
第四节 海商法的法律渊源	14
第五节 海商法的适用效力	15
第二章 海事法律关系	19
第一节 海事法律关系的概念和性质	19
第二节 海事法律关系的主体	21
第三节 海事法律关系的客体	23
第四节 海事法律关系的内容	25
第五节 海事法律关系的产生、变更和消灭	26
第六节 海上运输市场的行政管理制度	27
第三章 船舶	32
第一节 海商法中船舶的概念和法律属性	33
第二节 船舶登记和船舶国籍	34

第三节 船舶所有权	40
第四节 船舶抵押权	42
第五节 船舶优先权	47
第四章 船员	54
第一节 船员的概念	54
第二节 有关船员的国际公约	57
第三节 船员的权利和义务	62
第四节 船长的法律地位和职责	65

第二编 海上运输法律制度

第五章 海上货物运输合同	73
第一节 海上货物运输合同概述	74
第二节 有关海上货物运输的国际公约	78
第三节 海上货物运输合同的订立和解除	85
第四节 海上货物运输合同当事人的权利、义务和责任	88
第五节 提单	98
第六节 航次租船合同	109
第七节 多式联运合同	116
第六章 海上旅客运输合同	123
第一节 海上旅客运输合同的概念和特点	124
第二节 有关海上旅客运输的国际公约	126
第三节 海上旅客运输合同中当事人的权利和义务	128
第四节 海上旅客运输合同的订立和解除	133
第七章 船舶租用合同	136
第一节 船舶租用合同的概述	137
第二节 定期租船合同	137
第三节 光船租赁合同	147
第八章 海上拖航合同	153
第一节 海上拖航合同的概念和特点	154
第二节 海上拖航合同的订立和解除	156
第三节 海上拖航合同当事人的权利和义务	157

第三编 海上赔偿责任法律制度

第九章 船舶碰撞	167
第一节 船舶碰撞概述	168
第二节 有关船舶碰撞的国际公约	173
第三节 船舶碰撞损害赔偿 responsibility	178
第四节 船舶碰撞损害赔偿的原则和内容	180
第十章 海难救助	184
第一节 海难救助概述	185
第二节 有关海难救助的国际公约	188
第三节 海难救助合同	191
第四节 海难救助款项	195
第十一章 共同海损	200
第一节 共同海损概述	201
第二节 共同海损的牺牲和费用	205
第三节 共同海损理算	210
第四节 共同海损的时限与担保	213
第五节 共同海损的惯例与法律	216
第十二章 海上油污损害赔偿	220
第一节 海上油污损害的概念和种类	221
第二节 有关海上油污损害的国际公约和国内立法	222
第三节 海上油污损害赔偿责任的成立要件	229
第四节 海上油污损害赔偿责任的承担和管辖	231
第十三章 海事赔偿责任限制制度	233
第一节 海事赔偿责任限制概述	234
第二节 有关海事赔偿责任限制的国际公约	237
第三节 海事赔偿责任限制制度的基本内容	239
第四节 海事赔偿责任限制制度的适用	249

第四编 海上保险法律制度

第十四章 海上保险概述	257
-------------	-----

第一节	海上保险的概念和性质	258
第二节	海上保险的地位和适用	259
第三节	调整海上保险关系的基本原则	262
第四节	海上保险的主要险种	267
第十五章	海上保险合同	272
第一节	海上保险合同的概念和构成	272
第二节	海上保险合同的订立、解除和转让	276
第三节	海上保险合同的主要条款	281
第四节	海上保险合同当事人的权利和义务	286
第十六章	海上保险合同的赔付	295
第一节	海上保险合同保险标的的损失	295
第二节	海上保险合同的委付制度	299
第三节	海上保险赔偿的支付	302

第五编 海事争议的处理

第十七章	海事争议的处理	311
第一节	海事争议的概念和范围	312
第二节	海事仲裁制度	314
第三节	海事诉讼制度	319
第四节	海事请求的保全制度	325
参考书目		331



CONTENTS

Volume I Preface

Chapter 1 Introduction to Maritime Law [3]

- Section 1 Development of Maritime Law [4]
- Section 2 Subject Matters of Maritime Law and Legal Relationships It Governs [8]
- Section 3 Characteristics of Maritime Law [11]
- Section 4 Sources of Maritime Law [14]
- Section 5 Applicability of Maritime Law [15]

Chapter 2 Maritime Legal Relationship [19]

- Section 1 Concept and Characteristics of Maritime Legal Relationship [19]
- Section 2 Subject of Maritime Legal Relationship [21]
- Section 3 Object of Maritime Legal Relationship [23]
- Section 4 Coverage of Maritime Legal Relationship [25]
- Section 5 Creation, Change and Extermination of Maritime Legal Relationship [26]
- Section 6 Administrative Management System of Maritime Transport Market [27]

Chapter 3 ships [32]

- Section 1 Concept of Ships in Maritime Law and Legal Relationship Involved [33]
- Section 2 Register and Registry [34]
- Section 3 Ownership of Ships [40]
- Section 4 Mortgage on Vessel [42]
- Section 5 Maritime Liens [47]

Chapter 4 Crew [54]

- Section 1 Concept of Crew [54]
- Section 2 International Conventions for Crew [57]
- Section 3 Rights and Duties of Crew [62]
- Section 4 Legal Status and Duties of Captain [65]

Volume II Legal System of Marine Transport

Chapter 5 Contract of Carriage of goods by sea [73]

- Section 1 Outline of Contract of Carriage of Goods by Sea [74]
- Section 2 International Conventions for Carriage of Goods by Sea [78]
- Section 3 Conclusion and Cancellation of Contract of Carriage of Goods by Sea [85]
- Section 4 Rights, Duties and Liabilities of the Contract Parties [88]
- Section 5 Section Bill of Lading [98]
- Section 6 Voyage Charter Party [109]
- Section 7 Contract of Multilateral Transport [116]

Chapter 6 Contract of Carriage of Passengers by Sea [123]

- Section 1 Concept and Characteristics of Contract of Carriage of Passengers by Sea [124]
- Section 2 International Conventions for Carriage of Passengers by Sea [126]
- Section 3 Rights and Duties of the Contract Parties [128]
- Section 4 Conclusion and Cancellation of Contract of Carriage of Passengers by Sea [133]

Chapter 7 Charter Party [136]

- Section 1 Outline of Charter Parties [137]

Section 2 Time Charter Party [137]

Section 3 Bareboat Charter Party [147]

Chapter 8 Contract of Sea Towage [153]

Section 1 Concept and Characteristics of Contract of Sea Towage [154]

Section 2 Conclusion and Cancellation of Contract of Sea Towage [156]

Section 3 Rights and Duties of the Contracting Parties [157]

Volume III Legal System of Liability for Maritime Claims

Chapter 9 Collision of Ships [167]

Section 1 Introduction to Collision of Ships [168]

Section 2 International Conventions for Collision of Ships [173]

Section 3 Damages for Collision of Ships [178]

Section 4 Principle and Details of Damages for Collision of Ships [180]

Chapter 10 Salvage at Sea [184]

Section 1 Introduction to Salvage at Sea [185]

Section 2 International Conventions for Salvage at Sea [188]

Section 3 Contract of Salvage at Sea [191]

Section 4 Salvage Payment [195]

Chapter 11 General Average [200]

Section 1 Introduction to General Average [201]

Section 2 General Average Sacrifice and Expenses [205]

Section 3 Adjustment of General Average [210]

Section 4 Time Limit and Guaranty of General Average [213]

Section 5 Customary Rules and Laws for General Average [216]

Chapter 12 Compensation for Oil Pollution Damage [220]

Section 1 Concept and Types of Oil Pollution Damage [221]

Section 2 International Conventions and Domestic Legislation for Oil Pollution Damage [222]

Section 3 Founding Conditions of Liability for Oil Pollution Damage [229]

Section 4 Acceptance and Coverage of Liability for Oil Pollution Damage [231]

Chapter 13 Legal System of Limitation of Liability for Maritime Claims [233]

Section 1 Introduction to Limitation of Liability for Maritime Claims [234]

- Section 2 International Conventions for Limitation of Liability for Maritime Claims [237]
- Section 3 Basic Contents of the Legal System [239]
- Section 4 Application of the Legal System [249]

Volume IV Legal System of Maritime Insurance

Chapter 14 Introduction to Maritime Insurance [257]

- Section 1 Concept and Characteristics of Marine Insurance [258]
- Section 2 Status and Application of Marine Insurance [259]
- Section 3 Basic Principle for Regulating the Relationship of Marine Insurance [262]
- Section 4 Main Risks of Marine Insurance [267]

Chapter 15 Contract of Marine Insurance [272]

- Section 1 Concept and Constitution of Contract of Marine Insurance [272]
- Section 2 Conclusion, Termination and Assignment of Contract of Marine Insurance [276]
- Section 3 Basic Provisions of Contract of Marine Insurance [281]
- Section 4 Rights and Responsibilities of the Contracting Parties [286]

Chapter 16 Payment of Indemnity of Marine Insurance Contract [295]

- Section 1 Loss of or Damage to the Subject Matter [295]
- Section 2 Abandonment of Contract of Marine Insurance [299]
- Section 3 Payment of Marine Indemnity [302]

Volume V Settlement of Maritime Disputes

Chapter 17 Settlement of Maritime Disputes [311]

- Section 1 Concept and Scope of Maritime Disputes [312]
- Section 2 Maritime Arbitration [314]
- Section 3 Maritime Litigation [319]
- Section 4 Security of Maritime Claim [325]

Bibliography [331]

第一编 绪论

Chapter 13

Section 1. Scope of Marine Insurance (239)

Section 2. Application of the Legal System (249)

Volume 4 - Legal System of Marine Insurance

第一章

法律

Section 1. Scope of Marine Insurance (251)

Section 2. Application of the Legal System (269)

Section 3. Basic Principles for Regulating the Relationship of Marine Insurance

(272)

Section 4. Main Parts of Marine Insurance (281)

Section 5. Contents of Marine Insurance (287)

Section 6. Contract of Marine Insurance (297)

Section 7. Insurance Contract and Insurance Contract of Marine Insurance

(301)

Section 8. Insurance Contract and Insurance Contract of Marine Insurance

(306)

Section 9. Insurance Contract and Insurance Contract of Marine Insurance

(311)

Section 10. Insurance Contract and Insurance Contract of Marine Insurance

(316)

Volume 5 - Settlement of Maritime Disputes

Chapter 17. Settlement of Maritime Disputes (317)

Section 1. General and Scope of Maritime Disputes (317)

Section 2. Maritime Disputes (317)

Section 3. Maritime Disputes (317)

Section 4. Settlement of Maritime Disputes (317)

Section 5. Maritime Disputes

第一章



海商法概述

海商法是一个古老的法律规范体系。它适应航海通商贸易活动的发展需要而产生和发展,经历了从国际法到国内法,再趋向于国际统一化的历史演变过程,成为法律体系中一个独立的法律部门。海商法专门以海上运输关系和船舶经营关系作为其调整对象,相应地形成了诸多独特的法律制度。同时,海商法的法律渊源和适用效力也具有自身的特殊性。这些均是在学习海商法的具体法律制度之前,需要先行把握的问题。因此,本章围绕着海商法的历史沿革、内容和调整对象、性质和特点、法律渊源、适用效力等予以阐述。

重点问题

- 海商法的基本内容
- 海商法的调整对象
- 海商法的性质,海商法特点的具体表现
- 海商法的法律渊源
- 海商法适用的水域范围和船舶范围

第一节 海商法的历史沿革

海商法是一个古老的法律部门。它是随着航海通商贸易的发展而产生和成长起来的。

众所周知,大海占地球表面的 $7/10$, 辽阔的海洋将陆地隔断成几部分。因此,人类自古以来就为了生存而进行航海和海上运输,使得海上运输成为商品流通不可缺少的环节。最初,商人们到海外进行商品贸易时,要用自己拥有的船舶进行运输。因此,在 17 世纪之前,商人既是商品的所有人(货主),又是船舶所有人(船东)。这些商人为了商品交换的需要,以海洋为通道,以船舶作为运输工具,从事自运自销的商业贸易活动。这在欧洲称为“海上贸易”;而亚洲学者则习惯于称其为“海商”,以区别于岸上商人的经商活动,相应地,调整此类海商活动的法律规范就被统称为“海商法”。

一、海商法的起源——海事习惯法

海商法的起源,可追溯到公元前 2 世纪以位于地中海东部的罗得岛为中心所实行的“罗得法”。当时,罗得岛是地中海的海商贸易中心,商人们多在此订立海商贸易契约或解决海商纠纷,逐渐形成了一系列海上商业习惯。其主要内容是关于共同海损的规定,可惜现多已散失。

到中世纪,航海贸易更趋繁荣。海商习惯法也日渐发达。在以地中海、大西洋和北海沿岸的海港城市为中心的欧洲,形成了海事习惯法,主要包括海事习惯和判例。这些海事习惯法多由私人编纂成集,对于现代海商法具有较大影响。其中,最为著名的是欧洲三大海法。

(一) 奥列隆判例法 (Lex Oleron)

这是由爱利诺 (Eleanor) 在 12 世纪编辑的一部海事判例法,于 1458 年出版了法文本。其标题是:“关于海洋、船长、海员、商人及商行为的判例法”。当时,该海事判例法主要适用于大西洋沿岸,后来,对于大陆法系和英美法系的海商法均有很大影响。

(二) 康苏拉度法 (Lex Consolato)

该法专供海事裁判员处理海事纠纷之用。它收集了地中海沿岸各港口城市的海事惯例,于 1492 年在西班牙的巴塞罗纳出版后,被译为多种文本,广为传播。在当时被认为是最完备的海法,通行于地中海沿岸国家。

(三) 维斯比海法 (Laws of Wisby)

14 世纪末,在波罗的海的格特兰岛(现属瑞典)的维斯比海港,公布了一部海事法典,称为“最高和古老的维斯比法”。它与奥列隆判例法齐名,对后世影响较大。当时,主要适用于波罗的海和北海沿岸国家。

上述海事习惯法基本上未受到内陆国家法律的影响,自成体系。它们区别于陆上法律的适用区域,专门用于调整航海通商贸易关系,而且在国际间通行,成为国际性海商法。

二、资本主义国家的海商法

随着社会生产力的发展,社会分工愈来愈细。其中,海上运输作为完成商品空间位置转移的必要形式,已经成为一种独立的行业。商人无须再自备船舶,而是借助专营海上运输的船东的船舶运输货物,并且,也不再随船航行。与此相对应,船东成为专门经营海上运输,为商人们运送货物的经营者。这就使得海商法具有了更为重要的社会意义。因为,海上运输与商业贸易的分离,构成独立的船东时代,导致海上运输关系进一步复杂化。船舶和货物仍然互为依存。船东作为海上运输的专门经营者,其用于海上营运的船舶不运送货物就失去了存在的价值。但是,船舶所有权的独立又形成了船东与商人——国际贸易中的卖方(托运人)与买方(收货人)之间的权利义务关系,故需要海商法予以全面的调整。

这带来了海商法的长足发展。15 世纪以后,为适应社会化大生产和市场竞争的需要,各个中央集权制的资本主义国家先后把海商法纳入了国内法范围予以制定,从而使海商法失去了国际性,并且从习惯法发展为成文的海商法,对于调整海上运输活动,保护和发展本国的海上运输业产生了重要作用。

其中,大陆法系的法国、德国和英美法系的英国、美国的海商法具有代表性。

法国因其左右临海,同时受到“康苏拉度法”和“奥列隆判例法”的影响,这导致其处理海事纠纷的困难。于是,路易十四国王首先统一了海商习惯法,于 1681 年颁布了“海事敕令”(又译“海商条例”)。其内容包括海事审判官和管辖权,船员与船舶,海事契约,海港、海岸、停泊所之警察,海上渔业等五部分。虽然它是一个公法和私法内容并存的法律文件,但是,作为资本主义初期的海商立法,对于各国的海商法有着深刻的影响。这首先表现在法国商法典上。1807 年,拿破仑在制定法国商法典时,将上述“海事敕令”中的私法内容收入到法国商法典的第二编海商编,成为法国的海商法。这也是近代史上的第一部海商法。

德国因受到法国海商立法的影响,吸收了1820年以来的海商判例,在1861年的德国商法典中制定了海商法(第五编)。日本在明治年间,以德国海商法为蓝本,于1898年制定了本国的海商法(先列为商法典第五编,现为第四编)。

这些大陆法系国家除了在商法典中将海商法列为独立一编外,还颁布了相关的单行海商法规,作为商法典海商编的补充,构成了完整的海商法体系。例如,法国分别颁布了《船舶抵押法》(1885年)、《海难救助法》(1951年)、《船舶优先权法》(1949年)、《海上货运法》(1936年)等。而大陆法系中的“民商法合一”的国家,因其没有综合性的商法典,故另行制定单行的海商法,如瑞士、泰国。

英美法系国家本是判例法国家,但是,因其参与海商活动的广泛性和海上运输业的发达程度,决定了这些国家对于海商立法尤为重视,存在着比较完备的、成文的海商法规。仅以英国为例,由于其商船队自19世纪以来规模庞大,活动范围遍布全球,故海事立法比较发达。其中,最早的当推《海事黑皮书》(Black Book of the Admiralty),它的内容多引自“奥列隆判例法”。此后,随着英国海上运输业的发展,陆续颁布了一系列海事立法,包括《提单法》(1855年)、《商船法》(1894年)、《海上保险法》(1906年)、《海上货物运输法》(1971年)等。这些海商法规在世界上海运业领域中均具有重要的影响。

三、我国的海商立法

我国造船和航海的历史悠久。早在汉代时就与马来半岛和印度通航,唐宋两朝设有管理航海通商的专门机构——市舶司,更有明代的郑和七下西洋。但是,直至20世纪20年代末期才出现海商法典。1929年国民党政府颁布了海商法,次年又颁布了海商法施行法。

中华人民共和国成立后,从50年代开始海商法的起草工作。由于这一立法工作经历了漫长的过程,故从50年代至90年代的几十年间,我国调整海商活动的法律依据,主要是一系列的单行海商法规。同时,我国还与很多国家签订了通商航海条约、海运协定,并批准或加入了若干有关海上运输的国际公约。

不过,上述海商立法工作并不能适应我国海运业发展的需要。因为在社会主义市场经济条件下,我国的海运业随着对外经济贸易的发展而迅速成长,跨入了海运大国之列。截止到1991年底,我国从事沿海运输的航运企业已有1300多家,从事国际海上运输的航运企业超过了140多家。我国拥有的商船吨位(不包括台湾省)居世界第10位。所以,自1987年开始,我国政府恢复了海商法的起草工作。几经易稿之后,最终于1992年11月7日经第七届全国人民代表大会常