

中国文库

· 哲学社会科学类 ·

国际私法新论

(下)

韩德培 主编



武汉大学出版社

中国文库

哲学社会科学类

国际私法新论

(下)

韩德培 主编

武汉大学出版社

目 录

第一编 总 论

第一章 国际私法的概念	3
第一节 国际私法的调整对象	3
一、涉外民事法律关系是国际私法的调整对象	3
二、国际私法调整涉外民事法律关系的方法	4
第二节 国际私法的范围	5
一、在国际私法范围上的不同主张	6
二、国际私法的规范	8
第三节 国际私法的性质	11
一、学说	11
二、国际私法的国际性	14
第四节 国际私法的名称	16
一、国际私法的名称	16
二、国际私法与国际私法学	18
第五节 国际私法的定义	19
第六节 国际私法的体系	21
一、国际私法的立法体系	21
二、国际私法的理论体系	25
 第二章 国际私法的渊源	28
第一节 国内立法	28

一、国内立法是国际私法的主要渊源	28
二、各国国际私法立法的主要模式	29
三、当代国际私法国内立法的主要特点及发展趋势	30
第二节 司法判例	32
一、司法判例是国际私法的重要渊源	32
二、我国对司法判例的立场和态度	34
三、关于学说或法理能否作为国际私法的渊源问题	35
第三节 国际条约	36
一、国际条约是国际私法的主要渊源	36
二、从事国际私法统一工作的国际组织	37
三、作为国际私法渊源的国际条约	40
四、我国缔结或加入的有关国际私法的条约	42
第四节 国际惯例	43
一、国际惯例的概念	43
二、国际惯例作为我国国际私法的渊源问题	44
 第三章 国际私法的历史	46
第一节 国际私法的萌芽	46
一、罗马法时代	46
二、种族法时代	47
三、属地法时代	47
第二节 法则区别说时代	48
一、意大利的法则区别说	48
二、法国的法则区别说	51
三、荷兰的法则区别说	53
第三节 近代国际私法	57
一、德国学派	57
二、意大利学派	59
三、英国学派	60
四、美国学派	62

第四节 当代国际私法	63
一、英美国家	64
二、欧洲大陆国家	69
三、苏东国家	71
四、亚非拉发展中国家	73
第五节 中国国际私法的历史发展	74
一、中国国际私法的立法史	74
二、中国国际私法学说的发展	77
 第四章 国际私法关系的主体	83
第一节 自然人	83
一、自然人的国籍	83
二、自然人的住所	89
第二节 法人	92
一、法人的国籍	92
二、法人的住所	95
三、外国法人的认可	96
第三节 国家	98
一、国家作为国际私法关系主体的特殊性	98
二、国家豁免问题	99
第四节 国际组织	103
一、国际组织作为国际私法关系主体的特殊性	103
二、政府间国际组织的特权和豁免	104
三、国际组织权利能力与行为能力的法律冲突及解决	105
第五节 外国人民事法律地位的几种制度	107
一、国民待遇	107
二、最惠国待遇	108
三、优惠待遇	110
四、普遍优惠待遇	111
五、不歧视待遇	112

第二编 冲突法

第五章 法律冲突	115
第一节 法律冲突的含义和产生	115
一、法律冲突的含义	115
二、法律冲突的产生原因	115
第二节 法律冲突的种类	116
一、公法冲突和私法冲突	116
二、积极冲突和消极冲突	117
三、空间上的法律冲突、时际法律冲突和人际法律冲突	117
四、立法冲突、司法冲突和守法冲突	117
五、平面的法律冲突和垂直的法律冲突	118
第三节 法律冲突的解决办法	118
一、公法冲突和私法冲突的解决	118
二、空间上的法律冲突、时际法律冲突和人际法律冲突的解决	119
三、立法冲突、司法冲突和守法冲突的解决	120
四、垂直的法律冲突和平面的法律冲突的解决	120
第四节 国际民事法律冲突	120
一、国际民事法律冲突的产生原因	121
二、国际民事法律冲突的解决办法	122
第六章 冲突规范	125
第一节 冲突规范的概念、结构和类型	125
一、冲突规范的概念	125
二、冲突规范的结构	127
三、冲突规范的类型	127
第二节 连结点	130
一、连结点的法律意义	130

二、连结点的分类	131
三、连结点的选择	133
四、连结点的发展方向	136
第三节 系属公式	140
一、系属公式的含义	140
二、几种常见的系属公式	141
 第七章 准据法的确定	143
第一节 准据法的概念和特点	143
一、准据法的概念	143
二、准据法的特点	143
第二节 准据法的选择方法	145
第三节 实质问题与程序问题	149
一、实质问题与程序问题的划分	149
二、时效问题	151
三、证据问题	152
四、推定问题	153
五、赔偿问题	154
第四节 时际冲突和区际冲突的解决	155
一、发生时际法律冲突时准据法的确定	155
二、发生区际法律冲突时准据法的确定	158
 第八章 冲突法的一般问题	160
第一节 识别	160
一、识别的概念	160
二、识别冲突及其产生的原因	161
三、解决识别冲突的方法	163
第二节 反致	167
一、反致的概念	167
二、反致的产生条件	170

三、反致问题在理论上的分歧	171
四、各国立法和司法实践对反致的不同态度	173
第三节 先决问题	177
一、先决问题的概念	177
二、先决问题的构成要件	178
三、先决问题准据法的确定	178
第四节 法律规避	179
一、法律规避的概念	179
二、法律规避的构成要件	180
三、法律规避的性质	181
四、法律规避的效力	182
第五节 外国法内容的查明	184
一、外国法内容的查明的含义	184
二、外国法的性质	185
三、外国法的查明方法	186
四、外国法无法查明时的解决方法	187
五、外国法错误适用的救济	190
第六节 公共秩序保留	191
一、公共秩序保留的概念	191
二、公共秩序保留的实质与作用	193
三、公共秩序保留的理论	194
四、公共秩序保留的立法	198
五、公共秩序保留的司法运作	201
第九章 民事身份和能力的法律冲突法	206
第一节 自然人权利能力的法律适用	206
一、自然人权利能力的法律冲突	206
二、自然人权利能力的法律适用	211
三、涉外失踪和死亡宣告的管辖权与法律适用	212
第二节 自然人行为能力的法律适用	215

一、自然人行为能力的法律冲突	215
二、自然人行为能力的法律适用	217
三、禁治产宣告的管辖权与法律适用	220
第三节 法人权利能力和行为能力的法律适用	222
一、法人权利能力和行为能力的法律冲突	222
二、法人权利能力和行为能力的法律适用	223
 第十章 法律行为和代理的法律冲突法	225
第一节 法律行为	225
一、法律行为概说	225
二、法律行为的法律冲突	225
三、法律行为的法律适用	226
第二节 代理	229
一、代理的概念	229
二、代理的法律冲突	230
三、代理的法律适用	232
 第十一章 物权的法律冲突法	239
第一节 物之所在地法原则	240
一、物之所在地法原则的产生和发展	240
二、物权关系适用物之所在地法的理论根据	242
三、物之所在地的确定	243
四、物之所在地法的适用范围	244
五、物之所在地法适用的例外	246
第二节 不动产物权	248
一、不动产物权的含义	248
二、不动产物权的法律适用	249
第三节 动产物权	250
一、有体动产物权的法律适用	250
二、无体动产物权的法律适用	252

第四节 国有化问题	253
一、国有化法令对本国人在外国的财产的效力	254
二、国有化法令对外国人在本国的财产的效力和补偿	255
三、我国关于国有化问题的立场和实践	256
第五节 信托	257
一、信托的概念与特征	257
二、两大法系信托制度的区别	259
三、涉外信托关系的法律适用	260
四、关于信托的准据法及其承认的公约	261
 第十二章 债权的法律冲突法	267
第一节 合同的法律适用	267
一、涉外合同及其准据法概述	267
二、合同准据法的确定方法	272
三、我国关于合同法律适用的理论与实践	283
第二节 侵权行为的法律适用	287
一、侵权行为与侵权行为立法	287
二、侵权行为的法律冲突	289
三、侵权行为的法律适用	290
四、我国关于侵权行为法律适用的实践	299
第三节 不当得利和无因管理的法律适用	300
一、不当得利的法律适用	300
二、无因管理的法律适用	301
 第十三章 婚姻家庭的法律冲突法	302
第一节 结婚的法律适用	302
一、结婚实质要件的法律适用	302
二、结婚形式要件的法律适用	304
三、领事婚姻	305
四、我国关于涉外结婚的法律规定	305

第二节 离婚的法律适用	306
一、离婚案件的管辖权	306
二、离婚的法律适用	308
三、我国有关涉外离婚的法律规定	309
第三节 夫妻关系的法律适用	310
一、夫妻人身关系的法律适用	310
二、夫妻财产关系的法律适用	311
第四节 亲子关系的法律适用	312
一、婚生子女	313
二、非婚生子女的准正	314
三、亲子间权利义务关系的法律适用	316
第五节 收养的法律适用	317
一、收养案件的管辖权	317
二、收养的法律适用	318
三、我国有关涉外收养法律适用的规定	320
第六节 监护的法律适用	321
一、监护案件的管辖权	321
二、监护的法律适用	321
三、我国对涉外监护法律适用的规定	322
第七节 扶养的法律适用	322
一、扶养的法律适用	323
二、我国有关涉外扶养法律适用的规定	324
 第十四章 继承的法律冲突法	 325
第一节 法定继承的法律适用	325
一、法定继承的法律适用	325
二、我国关于继承准据法的规定	328
三、继承准据法的适用范围	328
第二节 遗嘱的法律适用	331
一、立遗嘱能力的法律适用	331

二、遗嘱方式的法律适用	332
三、遗嘱解释的法律适用	334
四、遗嘱撤销的法律适用	335
第三节 无人继承财产的处理	337
一、概述	337
二、无人继承财产归属问题的法律适用	337
 第十五章 海事的法律冲突法	340
第一节 海事关系的法律冲突	340
一、船舶物权的法律冲突	340
二、国际海上货物运输合同的法律冲突	344
三、船舶碰撞的法律冲突	346
四、海难救助的法律冲突	346
五、共同海损的法律冲突	347
六、海事赔偿责任限制的法律冲突	348
第二节 海事关系的法律适用	349
一、国际条约优先原则	349
二、国际惯例补缺原则	350
三、意思自治与最密切联系原则	350
四、船旗国法	351
五、侵权行为地法及法院地法	352
六、理算地法	352
 第十六章 票据的法律冲突法	354
第一节 票据的法律冲突	354
一、票据与涉外票据	354
二、票据的法律冲突	355
第二节 票据的法律适用	356
一、票据行为能力的法律适用	356
二、票据行为方式的法律适用	357

三、票据债务人义务的法律适用	358
四、票据追索权行使期限的法律适用	359
五、票据权利保全与行使的法律适用	359
第十七章 破产的法律冲突法	360
第一节 概述	360
一、破产与破产法	360
二、国际破产与国际破产法	361
第二节 破产的法律适用	362
一、破产要件的法律适用	362
二、破产财团的法律适用	363
三、破产债权的法律适用	364
四、破产管理的法律适用	365
第三节 破产宣告的域外效力	366
一、普及破产主义	366
二、属地破产主义	368
三、折中主义	369
第四节 和解	370
一、和解的法律适用	370
二、和解的承认	371
第十八章 知识产权的法律冲突法	373
第一节 专利权的法律适用	374
一、专利权的法律冲突	375
二、专利权的法律适用	377
第二节 商标权的法律适用	378
一、商标权的法律冲突	378
二、商标权的法律适用	379
第三节 著作权的法律适用	380
一、著作权的法律冲突	380

二、著作权的法律适用	381
第十九章 区际冲突法	384
第一节 区际法律冲突	384
一、区际法律冲突的概念	384
二、区际法律冲突的产生	385
三、区际法律冲突的特征	389
四、区际法律冲突的种类	391
五、区际法律冲突的解决	394
第二节 区际冲突法概述	398
一、区际冲突法的概念	398
二、区际冲突法的特征	400
三、区际冲突法的渊源	401
四、区际冲突法的历史发展	402
第三节 区际冲突法和国际私法的关系	406
一、在区际冲突法和国际私法关系问题上的理论	406
二、在区际冲突法和国际私法关系问题上的实践	409
三、区际冲突法和国际私法的联系与区别	410
第四节 中国的区际法律冲突问题	414
一、“一国两制”构想与中国区际法律冲突的产生	414
二、中国区际法律冲突的特点	417
三、解决中国区际法律冲突的原则	418
四、解决中国区际法律冲突的途径	421
五、解决中国区际法律冲突的步骤	423

第三编 统一实体法

第二十章 国际货物买卖的统一实体法	427
第一节 概述	427
一、国际货物买卖合同的概念和特点	427

二、国际货物买卖统一实体法的主要渊源	428
三、几种常用的贸易术语	432
第二节 国际货物买卖合同的成立	439
一、发盘	440
二、承诺	443
第三节 国际货物买卖合同的形式与内容	446
一、合同的形式	446
二、合同的内容	446
第四节 卖方和买方的义务	449
一、卖方的义务	449
二、买方的义务	454
第五节 违约及其救济方法	455
一、公约对违约的分类	455
二、买卖双方均可采取的救济方法	455
三、卖方违约时买方的救济方法	458
四、买方违约时卖方的救济方法	462
第六节 货物所有权与风险的转移	463
一、所有权的转移	463
二、风险的转移	465
第七节 联合国国际货物买卖合同公约在我国的适用	468
一、公约的适用范围问题	469
二、公约规定的合同形式问题	470
三、公约的非强制性问题	470
第二十一章 国际货物运输的统一实体法	472
第一节 概述	472
一、国际货物运输的概念与特征	472
二、国际货物运输的种类	473
第二节 国际海上货物运输	473
一、国际海上货物运输的概念和种类	473

二、提单	474
三、租船合同	486
第三节 国际航空货物运输	488
一、国际航空货物运输的特点和种类	488
二、关于国际航空货物运输的国际公约	489
三、关于国际航空货物运输的若干国际法规则	490
第四节 国际铁路货物运输	495
一、国际铁路货物运输概述	495
二、《国际铁路货物运输公约》	495
三、《国际货协》的主要内容	496
第五节 国际货物多式联运	502
一、国际货物多式联运的特点及其法律问题	502
二、联合国国际货物多式联运公约的主要内容	504
 第二十二章 国际货物运输保险的统一实体法	509
第一节 概述	509
一、国际货物运输保险的概念	509
二、国际货物运输保险的种类	509
第二节 国际货物运输保险合同	510
一、海上保险合同的成立	510
二、可保利益	511
三、保险单	512
四、保险人与被保险人的基本义务	514
第三节 国际货物运输保险的承保范围	514
一、保险人承保的风险	514
二、保险人承保的损失和费用	515
三、保险人的除外责任	516
第四节 国际货物运输保险的险别	517
一、基本险	517
二、附加险	518

第五节 国际货物运输保险理赔	519
一、保险理赔的基本规则	519
二、代位权	519
三、委付	520
四、保险赔偿金的计算	521
 第二十三章 国际贸易支付的统一实体法	522
第一节 概述	522
一、国际贸易支付的含义和特点	522
二、国际贸易支付统一实体法的主要渊源	523
第二节 国际票据法公约	525
一、日内瓦票据法公约的主要内容	525
二、《联合国国际汇票和国际本票公约》的主要内容	528
第三节 国际贸易支付方式的统一实体法	529
一、汇付	529
二、托收	530
三、信用证	533
 第二十四章 保护知识产权的统一实体法	539
第一节 专利权公约	539
一、公约的订立	539
二、公约的保护范围	540
三、公约规定的基本原则及制度	540
四、组织机构	542
第二节 商标权公约	543
一、《保护工业产权巴黎公约》	543
二、《商标国际注册马德里协定》	545
三、《商标注册条约》	546
第三节 著作权公约	547
一、《保护文学艺术作品伯尔尼公约》	548