



中国书籍文库
China Books Library

汇集优秀原创学术论著
推动科研成果转化交流

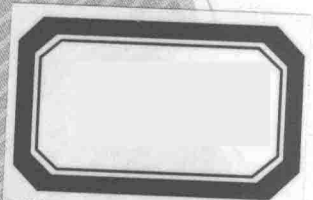
物流法律制度研究

WuLiuFaLü ZhiDu YanJiu

高 泉 邹晓美 著



中国书籍出版社
China Book Press



物流法律制度研究

WuLiuFaLü ZhiDu YanJiu

高 泉 邹晓美 著



中国书籍出版社
China Book Press

图书在版编目(CIP)数据

物流法律制度研究/高泉,邹晓美著. —北京:中国书籍出版社,
2012. 11

ISBN 978 - 7 - 5068 - 3246 - 5

I. ①物… II. ①高…②邹… III. ①物流—物资管理—法律—
研究—中国 IV. ①D922. 294. 4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 259279 号

责任编辑/ 钱 浩

责任印制/ 孙马飞 张智勇

封面设计/ 中联学林

出版发行/ 中国书籍出版社

地 址: 北京市丰台区三路居路 97 号(邮编:100073)

电 话: (010)52257143(总编室) (010)52257153(发行部)

电子邮箱: chinabp@vip.sina.com

经 销/ 全国新华书店

印 刷/ 北京天正元印务有限公司

开 本/ 710 毫米×1000 毫米 1/16

印 张/ 15

字 数/ 270 千字

版 次/ 2013 年 4 月第 1 版 2013 年 4 月第 1 次印刷

书 号/ ISBN 978 - 7 - 5068 - 3246 - 5

定 价/ 46.00 元

前 言

随着全球经济一体化进程的加快和科学技术的飞速发展，物流在国民经济建设中的作用变得越来越重要。物流产业以其新的面貌将成为我国 21 世纪经济发展中具有举足轻重地位的重要产业，被人们称为第三利润源泉。

我国的现代物流产业起步较晚，产业发展的整体水平尚不够成熟，同时面临开放物流业市场后世界级物流企业的竞争。现代物流业的发展与兴盛依赖于统一、透明、公平和高效率的法律制度环境，目前我国物流业发展的瓶颈恰恰在于法律制度的缺陷和不足。而物流法制的建设与完善，离不开对物流法律制度的研究，因此加强物流法律制度的研究是一项非常重要的工作，而这正是我们编著出版《物流法律制度研究》一书的主要目的。

本书在结构上分为总论与分论两大部分。总论部分重点探讨和研究物流法基本理论，分别对物流立法、物流市场准入法制，第三方物流合同法律关系、第三方物流经营人法律责任以及物流法律的适用与争议处理等基本理论问题进行了较为深入的研究。分论部分针对我国现行调整物流的法律规范都散见于法律、法规、规章和国际条约、国际惯例以及各种技术规范和技术法规中，且涉及运输、仓储、包装、配送、搬运、流通加工和信息管理等各个方面的实际状况，分别介绍了货物运输法律制度、货物仓储与保管法律制度、货物搬运装卸法律制度、物流包装法律制度、流通加工法律制度、物流配送法律制度、货物采购与销售法律制度等。本书既可以作为普通高等院校法学专业、物流管理专业师生的学习用书，也适合物流企业及相关从业人员作为学习研究物流法律的参考用书。

本书的编著工作由高泉、邹晓美同志完成，其中第一、二、三、四、五

章由高泉同志编著（该部分内容系北京市属高等学校人才强教计划资助项目“第三方物流经营人法律制度研究”成果之一，项目编号：PHR201108316），第六、七、八、九、十章由邹晓美同志编著。

著 者

目 录

CONTENTS

前 言	1
-----------	---

总论：物流法基本理论

第一章 物流法律制度概述	3
--------------------	---

第一节 物流的概念及其演变	/ 3
---------------------	-----

第二节 我国的物流立法及其完善	/ 13
-----------------------	------

第三节 我国的物流市场准入法制研究	/ 23
-------------------------	------

第二章 “第三方物流”法律制度	30
-----------------------	----

第一节 “第三方物流”概述	/ 30
---------------------	------

第二节 “第三方物流”合同的法律分析	/ 42
--------------------------	------

第三节 “第三方物流”经营人法律责任研究	/ 47
----------------------------	------

第三章 物流活动的法律适用与争议处理	66
--------------------------	----

第一节 物流活动的法律适用	/ 66
---------------------	------

第二节 物流活动的争议处理	/ 71
---------------------	------

分论：物流行为法律制度

第四章 货物运输法律制度	83
第一节 货物运输合同法律制度	/ 83
第二节 公路货物运输法律制度	/ 89
第三节 铁路货物运输法律制度	/ 98
第四节 国内水路货物运输法律制度	/ 105
第五节 航空货物运输法律制度	/ 115
第六节 国际货物多式联运法律制度	/ 128
第七节 国际海上货物运输法律制度	/ 130
第五章 货物仓储与保管法律制度	145
第一节 保管合同法律制度	/ 145
第二节 仓储合同法律制度	/ 148
第三节 保税仓库法律制度	/ 153
第六章 货物搬运装卸法律制度	159
第一节 港口搬运装卸作业法律制度	/ 159
第二节 铁路、公路搬运装卸作业法律制度	/ 163
第三节 联合国国际贸易运输港站经营人赔偿责任公约	/ 166
第七章 物流包装法律制度	171
第一节 物流包装法律制度概述	/ 171
第二节 普通货物包装法律制度	/ 175
第三节 危险货物包装法律制度	/ 177
第八章 流通加工法律制度	180
第一节 流通加工概述	/ 180
第二节 加工承揽合同法律制度	/ 182

第九章 物流配送法律制度	186
第一节 物流配送概述	/ 186
第二节 配送合同法律制度	/ 189
第十章 货物采购与销售法律制度	193
第一节 政府采购法	/ 193
第二节 买卖合同法	/ 202
第三节 联合国国际货物销售合同公约	/ 211
第四节 国际贸易术语解释通则	/ 223

01

总 论

| 物流法基本理论 |

第一章 物流法律制度概述

第一节 物流的概念及其演变

物流活动具有悠久的历史，人类社会开始有物品的交换行为时就存在物流活动。人们对于物流的认识，来自于生产销售产品过程中的实际需要。但真正意义上的“物流”概念直到近代社会才出现。物流概念自诞生以来，其内涵和外延已发生了多次变化。从研究文献来看，国内外在物流、现代物流、传统物流的概念，以及物流是不是一个产业等物流最基本概念方面的研究，都还是仁者见仁，智者见智，没有统一的说法的。想要科学地领会物流的含义，首先需要对物流概念的演变过程有透彻的了解。

一、西方国家物流概念的发展演变

物流界公认的最早的物流概念是 1921 年美国市场营销学者阿奇·萧 (Arch. Shaw) 在《市场流通中的若干问题》(Some Problem in Market Distribution) 中从市场营销的角度提出“Physical Distribution”(简称 PD)，译成汉语是“实物分配”或“货物配送”。^① 书中还指出“物流是与创造需求不同的一个问题”、“物资经过时间或空间的转移会产生附加价值”。PD 指流通中的物理性方面，即“物理性流通”，物流是“物理性流通”的省略语，而不是指单纯的物的流动 (Flow of Goods 或 Materials Flow)。物流着重强调流通分配

^① 王华. 企业物流成本控制研究 [M]. 北京: 北京大学出版社, 2008.

的物理性方面,专注于如何更有效地实现买卖双方之间已经达成的商品交易。^①

1935年,美国市场营销协会(American Market Association, AMA)在《市场营销用语集》中对物流的定义是:“物流是包含于销售之中的物质资料和服务于从生产地点到消费点流动过程中伴随的种种经济活动。”该协会分别于1948年、1954年对PD的定义作了两次修改,第一次修订为:“是物质资料从生产者到消费者或消费地流动过程中所决定的企业活动的费用。”第二次修订为:“是物质资料从生产阶段移动到消费或利用者手里,并对该移动过程进行管理。”1935年定义强调从物质资料的移动和相应的处理活动的角度去把握物流概念,强调物流的活动性。1948年定义强调从物质资料的移动费用和相应的处理活动费用的角度去把握物流概念,强调物流的经济性。1954年定义所强调的重点不在于从物质资料的移动和相应的处理活动及其费用的角度去把握物流概念,而在于对这种移动的管理,强调物流的管理性。从美国营销协会对PD所下的定义来看,PD的物流概念仅仅局限于销售物流领域。

1962年,著名的美国管理学学者彼得·德鲁克在《财富》杂志上发表了题为《经济领域的黑色大陆》一文,这个所谓的“黑大陆”主要针对物流而言。“黑大陆”的说法,主要是指尚未认识、尚未了解、尚未开发的领域。^②德鲁克用“黑大陆”来说明或形容流通,包含着两层意思:一是这个领域未知的东西很多,其理论和实践还不太成熟;二是在该领域内有很多可供开发的东西。该论断强调物流的模糊性尤其突出,实践中可探索的东西较多,挖掘的潜力较大。

1960年,美国国家配送管理协会(National Council of Physical Distribution Management, NCPDM)对物流的定义是:“把完工品从生产线的终点有效地移动到消费者手里的广泛活动,有时也包括从原材料的供给源到生产线的始点的移动。”该定义明确地指出了物流活动的范围,包括成品销售环节的物流活动和原材料供应环节的物流活动。1963年,NCPDM对于物流的定义为:“有计划地对原材料、在制品和制成品由生产地到消费地的高效运动的过程所实施的一系列功能性活动。主要包括货物的运输、仓储、物料搬运、防护包

① 刘鹏飞,谢如鹤.美国的物流概念演变分析[J].商场现代化,2005(5):90

② 王之泰.从黑大陆到灰大陆[M].重庆:重庆大学出版社,2009:3

装、存货控制、工厂和仓库选址、订单处理、市场预测和客户服务等。”这一定义中的物流功能范围进一步扩大,涵盖了库存控制、订单处理以及市场预测方面,更加强调物流管理计划的重要性^①。

NCPDM 成立之后对“Physical Distribution”进行过多次定义,1976 年最后修订为:“是为了计划、实施和控制原材料、半成品及产成品从起源地到消费地的有效率的流动而进行的两种或多种活动的集成。这些活动可能包括但不限于:顾客服务、需求预测、交通、库存控制、物料搬运、订货处理、零件及服务支持、工厂及仓库选址、采购、包装、退货处理、废弃物回收、运输、仓储管理。”这个 PD 概念的物流范围从销售物流扩大到采购物流,比美国营销协会的物流定义范围有所扩大。同时,这个定义还反映了物流已告别物流基本功能各自分离、单独管理的时期,进入部分物流基本功能集成、局部系统化管理的时期。例如,把送货与分拣、拣选结合成配送系统^②。

在引入物流概念之前,日本把与商品实体流通有关的业务统称为“流通技术”,1956 年经过对美国的实地考察,把“流通技术”改称为“Physical Distribution”,并得到广泛应用。1964 年,日本召开了经济审议会的流通分科会,会上决定采用 PD 方式以改善流通问题,池田内阁的五年计划制定小组成员之一平原在谈到这一术语时强调,将其改为“物的流通”可能更好。于是自 1965 年开始,日本在政府文件中正式采用“物的流通”这一提法,简称“物流”。1981 年,由日本日通综合研究所编著的《物流手册》对物流进行了更为明确的定义:“物流是物质资料从供给者向需要者的物理性移动,是创造时间性、场所性价值的经济活动。从物流的范畴来看,包括包装、装卸、保管、库存管理、流通加工、运输配送等诸种活动。如果不经这些过程,物就不能移动。”

随着市场竞争的日益激烈,产业结构和科学技术的迅猛发展,经济全球化进一步扩大了企业经营的空间范围,而传统的物流概念仅仅应用于销售领域,PD 概念的范围狭窄,其局限性逐渐表现出来。因此,Logistics 的概念应运而生。

Logistics 一词来自于法语 logistique 一词,指拿破仑军队中的一种官职,

① 周婷,史林. 物流概念的演变分析 [J]. 网络财富. 2009 (11): 146

② 王健. 现代物流概念的比较研究 [M]. 发展研究. 2005 (1): 59

其责任是为部队寻找住所，为战马等牲畜供给饲料。按韦氏《新世界大学词典》的解释：logistics（1）是军事科学的分支学科，研究物资、人员和设施等的采购、储存和运输等事项；（2）指管理一项具体任务的执行。按美国兰登书屋《大学词典》的解释：logistics 用作单数或复数名词，是军事科学的分支，研究装备、补给品与人员的获得、维持与运输，即后勤学。《剑桥国际英语词典》的解释为：logistics 是复数名词，意思是为了使复杂军事行动或企业活动成功而有效地执行，对这类行动或活动所进行的精心组织（即后勤管理）。由此可认为，英语中的 logistics 既指后勤、后勤管理，又可指后勤学，logistics 是一个多义词。

1905 年美国陆军少校琼西·贝克尔曾把 Logistics 称为关于军队移动与供给的战争科学之一，在其所著的《军队和军需品运输》一书中首次较为完整地提到 Logistics 概念：“关于军队调动及设备移动与供应相关的作战艺术的分支称为后勤（Logistics）。”由此可见，Logistics 的原意是后勤，来源于战时对如何提供最佳的军事物资供应组合以保障前线需要的考虑，是指军队为维持战争进行而开展的对所需人员和物品进行保障的后勤系统。二战期间，美国在军队后勤保障供应系统中成功地运用了 Logistics 技术，用 Logistics 一词表达的“物流”概念开始形成。

20 世纪 50 年代，通用汽车公司首次引入 Logistics 概念，把军事领域的 Logistics 作为新的管理思想、理念和技术运用到企业经营管理中。随后，西方工业发达国家将 Logistics 广泛用于管理实践，Logistics 逐渐成为物流的代名词，并流传于世界各国。此时 Logistics 概念及理论的发展融入了运筹、管理及优化的思想，将研究视角定位在整个供应链上，涉及供应、采购、生产、运输等供应链的全部环节。相比之下，PD 只描述分销物流，只是 Logistics 的一部分，Logistics 比 PD 所包括的范围及涉及的活动更为广泛，更加切合当时物流发展的实际情况，是一种适应新时期、适用于社会经济活动中所有部门的集成化、信息化、一体化的物流管理理念。

1985 年，美国物资配送管理协会的名称改为美国物流管理协会（The Council of Logistics Management, CLM），将物流的名称从“Physical Distribution”改为“Logistics”，并将其定义为：“以满足客户要求为目的，以高效和经济的手段来组织原料、在制品、制成品，以及相关信息从供应到消费的运动和存储计划、执行和控制的过程。”Logistics 涉及的范围已突破商品流通环

节,扩大到了生产领域,物流已不仅仅从产品出厂开始,而是包括从原材料采购、加工生产到产品销售、售后服务,直到废旧物品回收等整个物理性的流通过程。这一定义,充分体现了现代物流的思想和理念,并且首次强调了信息的重要性。Logistics 成为世界公认的物流标准用语。

1985 年加拿大物流管理协会 (Canadian Association of Logistics Management, CALM) 对物流的定义是:“物流是对原材料、在制品库存、产成品以及相关信息从起源地到消费地的有效率的、有效益的流动和储存进行的计划、执行和控制,以满足顾客要求的过程。该过程包括进向、去向和内部流动。”1994 年欧洲物流协会 (European Logistics Association, ELA) 对物流的定义:“物流是在一个系统内对人员及商品的运输、安排及与此相关的支持活动的计划执行与控制,以达到特定的目的。”^①

1992 年、1998 年和 2002 年,美国物流管理协会曾三次对物流定义进行修订。1992 年,CLM 将“Logistics”定义修改为:“是为了迎合顾客需求而对物品、服务及相关信息从产出地到消费地的有效率、有效益的流动和储存而进行的计划、实施与控制过程。”1998 年,CLM 对于物流的定义为:“是供应链过程中的一部分,是以满足客户需求为目的,以高效和经济的手段来组织产品、服务,以及相关信息从供应到消费的运动和储存的计划、执行和控制的过程。”2002 年,CLM 对于物流的定义为:“企业供应链运作中,以满足客户要求为目的,对货物、服务和相关的信息从产出地到消费者之间实现高效率、低成本的正向和反向的流动和储存所进行的计划、协调、执行和控制过程。”1992 年的“Logistics”定义与 1985 年的“Logistics”定义相比较,物流对象从物品和信息扩大到物品、服务和信息,延伸扩大了物流范围。1998 年定义把物流纳入了企业间互动协作关系的管理范畴,并且要求企业站在更广阔的角度上考虑自身的物流运作模式。2002 年“Logistics”的最新定义中提出了“Reverse Flow”(反向物流、静脉物流或回收物流),进一步拓展了物流的内涵和外延;强调供应链物流,反映了人们对物流的认识更加深入。

2005 年 1 月 1 日,美国物流管理协会 (CLM) 又正式更名为美国供应链管理专业协会 (Council of Supply Chain Management Professionals, CSCMP)。这次更名体现了物流向供应链概念的转化,也标志着现代物流已全面进入供应

① 崔介何. 物流学概论 [M]. 北京大学出版社, 2004: 5

链时代。这无疑揭示了 21 世纪国际物流发展的主流趋势——供应链整合管理。随着信息技术、计算机与网络通信技术的发展,物流外包和第三方物流的产生,进一步促进了物流的专业化、技术化和集成化,供应链在企业中扮演的角色越来越重要,供应链管理已经成为企业普遍的运营实践模式。

总之,从西方物流概念的发展演变可以看出,自从 20 世纪初美国提出物流概念以来,人们对物流活动和物流管理的认识经历了一个世纪。在这一个世纪中,物流概念因经济环境发展变化而演变与完善,内涵在不断扩充。物流概念从最初狭隘的 PD 概念转变为现在的 Logistics 概念。物流总是伴随着社会、经济的发展而变化的,各个阶段物流的发展特点总是与同期社会经济发展的特点相适应的。整个物流的发展轨迹和演变过程,就是一个从个别到一般,由简单到复杂的发展过程,是从个别管理到系统管理的一个过程。

二、我国物流概念的引入及发展

西方发达国家拥有近百年的物流历史,但是我国关于物流概念的形成和物流研究历史还较短。改革开放以前,我国没有使用“物流”概念,也没有系统的物流理念,资源分配和组织供应是按部门、行政区划进行的,流通活动的目标是保证国家指令性计划分配指标的落实。1978 年,我国一个由国家计划委员会、财政部、国家物资总局等部委以及一些地区人士组成的“中国物资工作考察团”出访日本,其重要使命是研究日本生产资料交换和流通方式。这个代表团以及以后不断派出的若干批次的代表团,以及不断的国际交流,取得了把“物流”带回中国的重大成果^①。1989 年 4 月,第八届国际物流会议在北京召开后,“物流”一词的使用日益普遍。

但由于政府和企业对物流的重视程度和支持力度不强,导致我国的物流研究始终不成体系。直至 20 世纪 90 年代中期,随着我国社会经济的发展以及改革开放的日见成效,特别是电子商务和信息技术的普遍运用,使我国的物流业进入了崭新的发展阶段,社会各界、专家学者对物流概念和理论的研究也愈加广泛而深入。

何明珂教授(2001)认为:“物流首先是一个系统,光搞储存或光搞运

^① 王之泰. 从黑大陆到灰大陆 [M]. 重庆:重庆大学出版社,2009:3

输,都不叫物流。真正的物流必须从整个系统的角度,把仓储、运输及相关的各个环节集成起来。”^①

陆江(2001)认为:“物流是一项系统工程,现代物流是将供应、采购、生产制造、批发零售,直到消费之前各环节集成一个系统,强调系统的协调性和环节间的配套服务。”^②

丁俊发(2003)认为:“物流是随着经济全球化与信息网络技术的发展而出现的一种经济运作新模式,这种模式就是对全球物流资源与物流基本功能的整合,根据客户的要求,完成物品从供应地到接受地的实体流动过程,不管这一过程在何地或对何种主体实施,采取哪些方式来完成,过程的复杂程度如何。所以,从这一意义上讲,物流是一种先进模式,是一种先进方法,是先进生产力。”^③

2001年4月,我国首次颁布并实施了《中华人民共和国国家标准·物流术语》(GB/T18354-2001),将物流定义为:“物流是指物品从供应地向接收地的实体流动过程。根据实际需要,将运输、储存、装卸、搬运、包装、流通加工、配送、信息处理等基本功能实施有机结合。”同时也对物流管理进行了定义:“物流管理是为了以最低的物流成本达到用户满意的服务水平,对物流活动进行计划、组织、协调与控制。”

国家标准《物流术语》是对我国物流业学术研究与具体实践都具有重要影响的基础性标准。其物流定义是目前我国最权威的物流定义,既参考了美国、日本的物流定义,又充分考虑了我国物流发展的现实;既遵循了对科学概念的解释法则,又反映了国内外物流研究、物流发展的最新成果,具有重要的实际应用指导价值。为适应我国物流发展的新形势,该项国家标准于2005年开始修订,2006年12月获国家标准化管理委员会批准发布,2007年5月起正式实施。根据国家标准要求新修订的《物流术语》在结构上,除保留原有的基础、作业、技术与设施设备、管理四部分术语之外,增加了物流信息与国际物流两个部分;在词条数量上,由2001年版的145条增加到249条,其中新增词条138条,保留111条,删除34条,保留词条中,55条的内容做

① 何明珂.物流系统论[M].北京:中国审计出版社,2001:291

② 陆江.努力为推进我国现代物流产业的发展服务[J].中国物资流通,2001(7):4

③ 丁俊发.正确认识物流、物流产业、物流管理等基本概念[J].中国物流与采购联合会会员通讯,2003(33):3