

ISSN 1003-7659

中国海商法年刊

ANNUAL OF CHINA MARITIME LAW

Vol. 15

2004

中国海商法协会主办

编委会成员

- 主 编 司玉琢
副 主 编 尹东年 王桂云
编 委 (按姓氏笔画排序)
王海明 冯立奇 朱曾杰
刘书剑 孟于群 金正佳
於世成 傅廷中
责任编辑 王桂云 黄春杨 陈 航
陈敬根 张 娴 高 炯
李长春(英文)

中国海商法年刊 (2004) ANNUAL OF CHINA MARITIME LAW

1990 年创刊
第 15 卷 2005 年 1 月出版
E-mail: hsf-nk@163.com

主 办 中国海商法协会
编辑出版 《中国海商法年刊》编辑部
主 编 司 玉 琢
发 行 《中国海商法年刊》编辑部
印 刷 大连海事大学印刷厂
地 址 大连市凌海路 1 号 大连海事大学文源楼
邮 编 116026

ISSN 1003-7659
CN 21-1034/D

公开发行

定价: 平装 18.00 元
精装 25.00 元

目 录

论 文

- 论海上保险法中的“保证”制度…………… 李玉泉(1)
- 论船舶抵押权的对抗效力及受偿顺序…………… 韩立新,侯玉晟(22)
- 船舶抵押权登记制度的规范与完善…………… 杨运福,黄 晖(39)
- 船舶优先权一年时效与行使关系的探讨 …………… 赵鹿军(52)
- 船舶融资租赁合同的法律适用研究
——兼论海事诉讼中不便审理法院原则 …………… 郑田卫(60)
- 论船舶所有人的识别 …………… 李志文(76)
- 我国《海商法》下承运人及实际承运人若干问题研究 ……………
…………… 姚洪秀,王小芳(85)
- 海上强制责任保险研究 …………… 初北平(95)
- 关于提单仲裁条款效力若干问题的思考…………… 李 海(112)
- 提单权利善意取得构成要件的法律分析 …… 谢 静,郭 萍(128)
- 无单放货案件诉讼的时效问题研究…………… 林泽新(141)
- 无单放货的法律适用…………… 许俊强(156)
- 浅议记名提单下承运人的交货义务及相关法律问题 ……………
…………… 钱 旭(167)
- 记名提单若干法律问题研究…………… 陈萍萍(179)
- “仅供议付”提单的相关问题 …………… 张志国,刘云龙(193)
- 外汇核销和提单权利…………… 孔庆德(204)
- 英国和香港法下的提单外国管辖权条款…………… 孙立华(218)

- 论仲裁员的管辖权与可仲裁性问题…………… 杨良宜(230)
- 海上运输散货“合理损耗”短量索赔的抗辩…………… 林鹏鸿(242)
- 海运危货法律关系论纲…………… 倪学伟(258)
- 亚洲航运联营体的经营…………… 刘瑞仪,许 椿(275)
- 关于海事赔偿责任限制程序有待澄清的几个问题……………
…………… 黄永申(282)
- 船舶油污损害赔偿中的诉讼主体问题…………… 赵劲松,赵鹿军(298)
- 外贸代理介入海上货物运输若干法律问题研究……………
…………… 张 松,袁伟明(311)
- 未获得无船承运人资格订立的运输合同是否有效……………
…………… 王中华(324)
- 论现代物流的风险…………… 孟于群(338)
- 海事特权(Maritime Liens)法律适用新论
——兼评《中华人民共和国民法(草案)》
第9编第37条第4款…………… 王 娟(348)

述 评

- 2004年我国海事法学研究综述 …… 李志文,尉 帅,梁 玮(362)
- 评《2004年约克—安特卫普规则》…………… 叶伟膺(377)
- FIATA 提单与中国《海商法》相关条款的比较…………… 王淑敏(390)

研究生论文选登

迟延交付问题的方法论检讨

- 《海商法》第50条的解释论……………
…………… 王文军,高 蕾,李 邈(404)

论海上救助特别补偿制度的新发展

- 兼论我国海上救助特别补偿制度的完善……………
…………… 章 博(414)

案例评析

试析被拖方对目的地的选择权

- 对一宗海上拖航合同纠纷案件的评析…… 黄青男(424)
- 船舶优先权纠纷案评析…………… 宋伟莉(434)
- 一起海上保险代位求偿案…………… 许俊强(439)
- 一起危险品多式联运货损纠纷案 …… 倪学伟,黄菊秀(444)

国际公约与航运法规

关于经修订的《1974年国际海上人命安全公约》海上保安修

- 正案和《国际船舶和港口设施保安规则》生效的公告…… (453)
- 关于《1974年国际海上人命安全公约》及其1988年议定书的
2002年修正案生效的公告…………… (454)
- 《1994年约克—安特卫普规则》和《2004年约克—安特卫普
规则》的对比…………… 叶伟膺(460)

学术组织与学术活动

- 中国海商法协会大事纪(2004年)…………… (474)
- 中国海商法协会第九届理事会名单…………… (476)

[期刊基本参数]

CN 21-1034/D * 1990 * a * 32 * 480 * zh * P * ¥18.00 * 1500 * 39 * 2005-01

CONTENTS

Articles

- Study on the "warranty" system in the marine insurance act **LI Yu-quan** (1)
- Study on the validity acting against third party and compensational priority
of ship mortgage **HAN Li-xin, HOU Yu-sheng** (22)
- Analyzing the amendment and improvement of the registration system of
mortgage of ships **YANG Yun-fu, HUANG Hui** (39)
- Research on the relationship of proceeding and one year prescription of
maritime lien **ZHAO Lu-jun** (52)
- Study on application of law of shipping finance lease contract
..... **ZHENG Tian-wei** (60)
- On the identification of the ownership of ships **LI Zhi-wen** (76)
- On certain issues regarding carrier and actual carrier in Chinese Maritime
Code **YAO Hong-xiu, WANG Xiao-fang** (85)
- Research on marine compulsory liability insurance in China
..... **CHU Bei-ping** (95)
- Consideration on certain issues regarding the validity of B/L arbitration
clause **LI Hai** (112)
- Legal analysis on the constitutional elements for procuring of bill of lading
right in good faith **XIE Jing, GUO Ping** (128)
- Study on limitation of action in the case of releasing cargo without B/L ...
..... **LIN Ze-xin** (141)
- Application of law concerning the disputes of delivery of the goods without
the original B/L **XU Jun-qiang** (156)
- Preliminary comments on the carrier's obligation on delivery of goods under
straight B/L and other relevant legal issues **QIAN Xu** (167)
- Study on the legal problems of straight bill of lading
..... **CHEN Ping-ping** (179)
- Issues concerning bill of lading marked "only for negotiation"
..... **ZHANG Zhi-guo, LIU Yun-long** (193)

Foreign exchange verification and rights of bill of lading	KONG Qing-de (204)
Foreign jurisdiction clause in bill of lading under English and Hong Kong law	SUN Li-hua (218)
Arbitrator's jurisdiction & arbitrability	PHILIP L. Y. YANG (230)
Defense of claim for shortage of bulk cargo carried by sea on basis of reasonable allowance	LIN Peng-jiu (242)
On legal relationships in marine transportation of hazardous goods	NI Xue-wei (258)
Shipping pool operation in Asia	LIU Rosita, XU Vincent (275)
Issues on Chinese legal procedure on limitation of liability for maritime claims	HUANG Yong-shen (282)
Parties to sue in ship pollution cases under Chinese law	ZHAO Jin-song, ZHAO Lu-jun (298)
Research on several legal issues from the crossed foreign-related trade agency and international cargo ocean shipping	ZHANG Song, YUAN Wei-ming (311)
On the effectiveness of the contracts of carriage of goods by sea of which the forwarding agent does not have the qualification of NVOCC	WANG Zhong-hua (324)
On the risk of modern logistics	MENG Yu-qun (338)
On the law application of maritime liens	
— Comment on paragraph 4, article 37, part nine of the Draft Civil Code of People's Republic of China	WANG Juan (348)

Comments

Review on China's maritime law research in 2004	LI Zhi-wen, WEI Shual, LIANG Wei (362)
Comment on 2004 York-Antwerp Rules	YE Wei-ying (377)
Study on the analogies between FBL and CMC	WANG Shu-min (390)

Selected Articles of Postgraduates

Methodological consideration of delay in delivery	
— On the explanation of article 50 of CMC	
.....	WANG Wen-jun, GAO Lei, LI Miao (404)
On the new development of special compensation system in the marine	

salvage law

- And on the perfection of CMC's special compensation system
 ZHANG Bo (414)

Cases

- Elementary analysis of the right of the tow party to select the destination
 ——Comment on disputes over a contract of sea towage
 HUANG Qing-nan (424)
- Analysis of disputes over maritime lien SONG Wei-li (434)
- Disputes over subrogation in marine insurance claim
 XU Jun-qiang (439)
- Disputes over cargo damage claim caused by multimodal transport of
 dangerous cargo NI Xue-wei, HUANG Ju-xiu (444)

International Conventions & Regulations

- Notice of coming into force of the revised marine security amendment of
 1974 SOLAS and the security rules of international vessels and port
 facilities (453)
- Notice of coming into force of 2002 amendment of 1974 SOLAS and its 1988
 protocol (454)
- Analogy between 1994 York-Antwerp Rules and 2004 York-Antwerp Rules
 YE Wei-ying (460)

Academic Institutions and Activities

- Activities of China Maritime Law Association (2004) (474)
- List of directors of the ninth term of China Maritime Law Association ...
 (476)

[文章编号] 1003-7659-(2004)01-0001-21

论海上保险法中的“保证”制度

李玉泉

(中国人民财产保险股份有限公司, 北京 100052)

[摘要] 海上保险法中的保证制度是当前国际海法领域中争论的焦点之一。在比较包括英国保险法在内的各主要海运国家的保证制度的基础上, 结合我国海上保险法中的保证制度, 提出完善我国保证制度的建议。

[关键词] 海上保险; 保证; 建议

[中图分类号] F840.63

[文献标识码] A

一、海上保险法中保证制度的发展和现状

(一) 英国海上保险法中的保证制度

1. 保证制度的起源

近现代海上保险法中的保证制度起源于英国。英国的海上保险人为了控制风险, 在保险合同中加入要求或禁止被保险人作某事的条款, 这是海上保险中保证制度的雏形。在司法实践中, 法官逐渐开始在判决中认定, 被保险人违反这种条款时, 保险人解除保险责任。于是, 关于保证的判例逐渐出现。

[收稿日期] 2004-10-10。

[作者简介] 李玉泉, 法学博士, 兼职教授, 中国海商法协会副主席, 中国人民财产保险股份有限公司执行副总裁兼法律部、上海市分公司总经理。

对保证制度的确立具有重大意义的判例是由曼斯菲尔德法官作出的。在 1763 年 *Woolmer v Muilman* 案中,被保险人保证船、货中立,后来货物在风暴中灭失,保险人以船、货违反了中立保证为由拒赔。曼斯菲尔德法官在该案判决中确认,被保险人违反保证后,无论损失与违反保证是否有因果关系,保险合同均应解除。在 1778 年的 *Pawson v Watson* 案中,曼斯菲尔德法官指出,“保证是保险合同的一个必须严格遵守的条款,任何违反,不管多么轻微,保险人即有权宣告保单失效。”^①

2. 英国《1906 年海上保险法》的规定

英国海上保险法中的保证制度通过判例逐步发展起来,最终在英国《1906 年海上保险法》中得到全面而系统的规定。英国《1906 年海上保险法》第 33 条到第 41 条先后规定了保证的性质、免于承担违反保证责任的情形、明示保证、中立保证、完好安全保证、船舶适航保证、合法性保证等内容。根据上述规定,保证是指“被保险人保证作或者不作某事,或履行某种条件,或者肯定或否定存在某些事实的特定状态”,“无论保证对风险是否重要,都应被严格遵守,如果被保险人不遵守保证,除非保单另有约定,从被保险人违反保证之日起,保险人解除责任,但不影响此前其应承担的责任”。保证分为默示保证和明示保证。默示保证包括船舶适航保证和合法性保证;明示保证则包括船舶和货物保持中立的保证、船籍不变保证等。由于环境发生变化导致保证不再适用或其后的法律将履行保证视为非法时,被保险人无须再履行保证;被保险人不能以损失发生前,违反保证的事项已经得到弥补为由主张自己遵守了保证;保险人可以放弃因被保险人违反保证而享有的权利。

3. 伦敦保险人协会船舶保险条款中的明示保证

在英国海上保险市场上,保险人协会制定的条款长期为市场

^① John Hare. The Omnipotent Warranty: *England v The World*, see www.uctshiplaw.com/inicgram.htm.

各方广泛接受,其绝大部分内容可以认为已经构成国际惯例^①。在 2002 年 11 月前,协会的船舶保险条款主要有 1983 年、1995 年协会船舶定期保险条款和协会船舶航次保险条款。这些条款在以下几个方面涉及保证制度:

(1)拖带保证、救助服务保证。保证船舶不得被他船拖带,除非是习惯性的或协助性拖至第一个安全港口或地点;不得根据岸上事先安排的合同从事拖带或救助服务。

(2)续保条款。1983 年协会航次保险条款第 2 条规定,在绕航、航程改变或违反拖带或救助服务保证的情况下,被保险人只要在知情后立即通知保险人,并同意保险人提出的承保条件和补交保险费的,保险单继续有效。1983 年和 1995 年的协会定期保险条款第 3 条规定,当任何有关货物、贸易、船位、拖带、救助服务或开航日期的保证被违反时,若被保险人知悉后,立即通知保险人,并同意保险人要求的承保条款的任何修改及补交保险费,本保险继续有效。

(3)船级保证。1995 年的协会定期保险条款第 4 条船级条款规定,被保险人有义务在保险责任开始时和整个保险期间内做到“被保险船舶在保险人同意的船级社入级而且维持在该船级社的船级”。除非保险人另行书面同意,被保险人违反该规定的,保险人从违犯之日起解除保险责任。根据该条款的规定,保险人解除保险责任无须以船级社采取撤销船级等积极行动为前提。^②1983 年协会船舶定期保险条款中没有规定类似的条款。

(4)航区保证。协会保证条款第一至五条为航区保证,分别保证不去大湖区、波罗的海、挪威附近北纬 70 度以北、白令海及西伯利亚等地区。

^① 赵德铭.国际海事法学.北京:北京大学出版社,669.

^② 杨良宜,汪鹏南.1995 年 11 月 1 日协会船舶定期保险条款述评.见:现代海上保险法的理论与实践.大连:大连海事大学出版社,2004,220.

上述保证内容构成了英国海上保险明示保证条款的主要内容,成为英国海上保险人控制风险的有效工具。

4. 英国传统保证制度的特点

从英国《1906年海上保险法》的有关规定以及伦敦保险人协会条款看,英国传统保证制度具有如下特点:

(1)保证内容不必与风险相关。英国《1906年海上保险法》第33条第3项规定:“无论保证对风险是否重要,都应被严格遵守。”虽然保证制度的初衷在于控制风险,但根据上述规定,保证的内容已经不必与风险相关。

(2)保险人无须证明被保险人违反保证与损失之间具有因果关系。在英国法中,即使违反保证行为与发生损失之间不存在因果关系,甚至损失尚未发生,只要被保险人违反保证,保险人就可以解除责任;保证被违反后,被保险人不得以损失发生前,已经对违反保证行为进行了补救为由提出抗辩。

(3)保证包括明示保证和默示保证。根据英国《1906年海上保险法》第33条第2项的规定,“保证可以明示或默示。”该法第39条和第41条规定,船舶适航保证和合法性保证属于默示保证。根据该法第36条、第38条和1983年、1995年协会船舶定期保险条款、协会船舶航次保险条款的规定,明示保证主要包括中立保证、完好安全保证、拖带保证、救助服务保证、船级保证、船舶营运费用保证、航区保证等。

根据英国《1906年海上保险法》第35条的规定,明示保证可以用任何形式的文字说明保证意图。明示保证必须写入保险单中,或包括在并入保险单的文件内。除非明示保证与默示保证相抵触,明示保证不排除默示保证的适用。

(4)被保险人违反保证的法律后果是保险人的保险责任自动解除。英国《1906年海上保险法》第33条规定,如果被保险人不遵守保证,除非保单另有约定,从被保险人违反保证之日起,保险人

解除责任,但不影响此前其应承担的责任。1983 年协会船舶定期保险条款第 4 条和 1995 年协会船舶定期保险条款第 5 条都规定,除非保险人书面反对,违反本条规定的船级状态、船东、管理人等保证、变更船舶所有权或船旗、光船出租或被征购、征用时,保险单自动终止,上述规定说明,英国海上保险法中对于被保险人违反保证的法律后果一般遵循保险责任自动解除原则。

被保险人违反保证后,保险人的保险责任自动解除,对于保险人较为有利,对被保险人却过于严厉。为了缓和自动解除原则导致的过于严厉的后果,协会条款作出变通的规定:保险人和被保险人可以在合同中就绕航、航程改变或违反拖带或救助服务保证等事项作出约定,如果被保险人在违反保证后立即通知保险人,并接受保险人修改承保条件、补交保险费的要求,保险合同继续有效。

(5)被保险人违反保证免责的情形。英国《1906 年海上保险法》第 34 条第 1 项和第 3 项规定,在客观环境发生变化,保证不再适用于合同约定事项,或法律发生变化,变化后的法律将履行保证视为违法的情况下,被保险人免除履行保证义务;保险人可以主动放弃因被保险人违反保证享有的权利。因此,被保险人在上述情况下违反保证,保险人不能解除保险责任。

(二)其他国家和地区海上保险法中的保证制度

1. 美国

美国与英国同属英美法系国家,海上保险法的内容比较接近。美国海上保险法基本接受了英国 1906 年海上保险法关于保证的定义,并接受了明示保证和默示保证的分类。但是,在美国海上保险法中,“违反保证的法律后果遵循的原则不同于英国法的保险人责任自动解除原则,而是采取中止原则或可撤销合同原则。”^①另外,对于被保险人违反保证的行为与损失之间的因果关系问题上,

^① 鞠智辉. 英美法系海上保险中保证制度研究(二). 海事司法论坛, 2004(2): 41.

美国一些州法院认为,只有被保险人违反保证的行为导致损失的,保险人才可以解除合同。^①例如,在 Wilburn Boat 案^②中,美国联邦法院在判决中认为,本案应由地方法院适用当地的法律审理。而当地(得克萨斯州)保险法规定,如果协议中订有禁止抵押和不得运送旅客的保证时,只有违反保证直接导致损失,保险人才可以解除保险责任。因此,地方法院认为保险人不能以被保险人违反保证为由解除保险责任。

2. 澳大利亚

受英国《1906 年海上保险法》影响,澳大利亚于 1909 年也制定了海上保险法。该法第 7 部分涉及到保证,其内容包括:无论是否与风险相关,保证都是必须严格遵守的条件;被保险人履行保证是保险人承担责任的前提条件,从被保险人违反保证之日起,保险人解除责任,但此前保险人应承担的责任不受影响;除保险单另有约定外,被保险人不能以违反保证未引起损害或者在损害发生前已经采取了补救措施为理由提出抗辩。^③

上述规定使澳大利亚的保险人可以像英国的保险人一样,无论保证与风险是否相关,也无论违反保证与损失之间是否有因果关系,只要被保险人违反保证,就可以解除保险责任。

3. 加拿大

加拿大《1993 年的联邦海上保险法》关于保证的规定借鉴了英国《1906 年海上保险法》的内容。与联邦海上保险法不同,魁北克省民法典将保证区分为海上保险中的保证与非海上保险中的保

^① John Hare. The Omnipotent Warranty: England v The World, see www.uctshiplaw.com/inicgram.htm.

^② 本案案情为:保险公司承保了一艘游艇,保险单载明,“被保险人保证,本保险单列明的船舶在承保期限内仅限于个人娱乐使用,未经书面同意,不得出租。”投保后,船舶所有人多次将该船出租、抵押。该船因火灾而灭失后,船舶所有人向保险公司索赔。保险人以其违反保证为由拒赔。见 348 U.S. 310, 1955 AMC 467.

^③ The Australian Law Reform Commission, The Australian review of the Australian Marine Insurance Act 1909. see www.austlii.edu.au/au/other/alrc/publications/reports/91/.

证分别规定。对于海上保险中的保证,该法规定,被保险人应严格遵守,否则从被保险人违反保证之日起,保险人不承担赔偿责任。对于非海上保险中的保证,该法规定,违反保证只是保险责任中止的条件,被保险人采取补救措施后,保险人仍应承担保险责任。^①

4. 大陆法系国家或地区

德国、比利时等大陆法系国家的海上保险法规定在其商法典、民法典或关于海上保险的单行法律中。这些法律基本上没有对保证作出专门规定,保险人是否可以解除保险责任,取决于其是否具备合同法规定的合同解除情形。但当事人可以为合同附加解除条件,一旦解除条件成就,合同自动解除。^②

我国台湾地区保险法也没有直接规定保证。有学者认为,保险法规定的“特约”条款实际上包括保证条款。^③我国台湾地区保险法规定,“特约条款系指于保险契约基本条款外,当事人承认履行特种义务之条款”,“要保人违背特约条款者,保险人即得解除契约,其危险发生后亦同”。从上述规定看,在台湾地区保险法中,明示保证可以以特约条款的形式存在,投保人违反特约条款时,保险人可以解除合同。但是,台湾地区保险法没有规定默示保证,如果保证事项没有在保险合同中载明,保险人就不能以被保险人违反保证为由主张免责。例如,在亿兴钢铁公司诉华侨产物保险公司案中,法官以保证的事项未在保险合同中载明为由,要求保险人履行保险责任。^④

可见,受英国法影响较大的国家一般在其海上保险法中引入了保证的概念,且大多借鉴了英国《1906 年海上保险法》对保证的

^① John Hare. The Omnipotent Warranty; England v The World, see www.uctshiplaw.com/inicgram.htm.

^② The Australian Law Reform Commission, The Australian review of the Australian Marine Insurance Act 1909. see www.austlii.edu.au/au/other/alrc/publications/reports/91/.

^③ 施文森:《保险法总论》,第 167 页。

^④ “台北地方法院”68 诉 6611 号案,见施文森:《保险法总论》,第 177 页。

概念、法律后果等问题的规定。某些国家在司法实践中对保证无须与风险相关、违反保证导致保险合同自动终止等规定采取了改进和缓和措施。大陆法系国家的海上保险法中一般没有专门规定保证的概念,但海上保险合同的当事人可以在合同中约定明示保证条款,被保险人违反保证的,可以按照保险合同的约定解除保险合同。实际上,在大多数大陆法系国家的船舶保险条款中,船级、船舶所有权等事项都被规定为保证条款。^①

(三)国际海事界关于保证制度的争论

1. 争论的焦点

1980年英国法律委员会报告总结了保证制度在以下几方面存在的问题:无论保证与风险是否相关,被保险人都必须严格遵守,否则保险人有权解除合同;无论违反保证是否导致损失,只要被保险人违反保证,保险人都有权拒赔;一些保证事项未在书面文件中载明。^②

澳大利亚海上保险法修改委员会也指出,对保证的批评主要集中在所谓“严格履行原则”,即无论违反保证是否与损失有因果关系,也无论被保险人的主观状态,保险人都可以不承担责任。^③

国际海事委员会指定的海上保险问题研究小组成员 Graydon S. Staring 关于保证问题的研究报告也主要围绕以下几个问题:违反保证后合同自动终止、保证的表述和识别、因果关系、是否与风险相关、法定默示保证等^④。

可见,目前国际上关于保证问题的争论主要集中在以下几个

① CMI YEARBOOK 2000. 395, 407.

② John Hare. The Omnipotent Warranty: England v The World, see www.uctshiplaw.com/inicgram.htm.

③ The Australian Law Reform Commission, The Australian review of the Australian Marine Insurance Act 1909. see www.austlii.edu.au/au/other/alrc/publications/reports/91/.

④ Graydon S. Staring, Harmonization of Warranties and Conditions; Study and Proposals, see www.comitemaritime.org/year/2003/polfiles/YBK03-26.pdf.

方面:保证事项是否应当与风险相关,违反保证与损失之间是否应当有因果关系,被保险人违反保证的法律后果问题,保证是否应当在保险合同中明确约定。

2. 维持传统保证制度的观点

根据英国《1906 年海上保险法》的规定,无论保证与风险是否相关,无论保证与损失是否有因果关系,保证都必须严格履行。这对保险人控制风险具有很重要的意义,同时,保险人要举证证明被保险人违反保证行为与损失之间具有因果关系相当困难。基于上述理由,一些保险人明确提出应该维持英国《1906 年海上保险法》的有关规定。例如,1997 年南非海上保险人协会提交的《海上保险法建议草案》第 33 条关于保证性质的规定,几乎逐字逐句地照搬了英国《1906 年海上保险法》第 33 条的规定。在一些案例中,英国司法机关也持同样的观点。例如,在 Good Luck 案中^①中,英国上议院于 1991 年作出的判决,仍然认为从违反保证之日起,保险人无须通知被保险人即可自动解除保险责任。

3. 彻底废止保证制度的观点

有一些学者和组织从维护被保险人利益,消除传统保证制度中存在的对被保险人不公平的立场出发,提出彻底废止保证制度的观点,并设计了有关方案。例如,国际海事委员会指定的保险法工作小组于 2004 年提出了海上保险法指导原则(CMI Guidelines for the Formulation of Marine Insurance Law)草案,其中第 3 条规定,“某些合同条款可以载明,要求当事人严格遵守该条款;合同可以约定,如果一方没有严格遵守上述条款,无论违反该条款的行为是否引起损失,另一方有权解除合同(甚至合同自动解除)。上述

^① 在本案中,Good Luck 船在互保协会投保,协会规则规定,船东保证船舶不进入波斯湾。一家银行以该船为抵押物向船东发放了贷款,并受让了保险单。互保协会向该银行出具保函,承诺一旦终止对该船的保险,立即通知银行。船舶违反保证进入了波斯湾,协会发现了这一情况但没有通知银行。后来,该船被伊拉克导弹击中。协会以违反保证为由拒赔,银行以协会违反保函为由起诉。