

中国律师

CHINA LAWYER TODAY

办案全程实录

之 ⑨

海事海商

9

总主编 江平

副总主编 任自力

审定 中华全国律师协会

本册作者 李雪冰



法律出版社
LAW PRESS CHINA

中 国 律 师
办 案 全 程 实 录
海 事 海 商

总主编：江平

副总主编：任自力

丛书编委会成员

主任：

杨振山（原中国民法经济法学会副会长，中国政法大学民商法研究中心主任，教授，博导）

委员：

高宗泽（中华全国律师协会会长，中国首届十佳律师之一）

贾午光（中华全国律师协会秘书长，原北京市司法局局长）

陈兴良（北京大学法学院副院长，教授，博导，中国首届十大中青年法学家之一）

崔建远（清华大学法学院副院长，教授，博导，中国第二届十大中青年法学家之一）

赵旭东（中国政法大学民商经济法学院副院长，教授，博导，中国第三届十大中青年法学家之一）

朱启超（北京大学法学院原常务副院长，教授，博导，中国高校知识产权研究会学术委员会主任）

王卫国（中国政法大学民商经济法学院院长，教授，博导，破产法专家）

罗东川（最高人民法院民三庭副庭长，首届全国十大人民满意的好法官之一）

王振清（北京市高级人民法院副院长）

孙华璞（最高人民法院民一庭庭长）

刘贵祥（最高人民法院民二庭副庭长）

俞灵雨（最高人民法院民四庭庭长）

本册作者：李雪冰



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

海事海商/李雪冰著. —北京:法律出版社,2004. 1

(中国律师办案全程实录)

ISBN 7-5036-4664-0

I. 贸… II. 李… III. 海事仲裁—国际法—案例
—研究 IV. D997.4

中国版本图书馆CIP数据核字(2003)第121057号

©法律出版社·中国

责任编辑/张 锐	装帧设计/孙 杨
出版/法律出版社	编辑/法律应用出版分社
总发行/中国法律图书有限公司	经销/新华书店
印刷/北京北苑印刷有限责任公司	责任印制/陶 松
开本/787×960毫米 1/16	印张/20.5 字数/269千
版本/2004年4月第1版	印次/2004年4月第1次印刷
法律出版社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/info@lawpress.com.cn	电话/010-63939796
网址/www.lawpress.com.cn	传真/010-63939622
法律应用出版分社/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
电子邮件/yingyong@lawpress.com.cn	
读者热线/010-63939648	传真/010-63939650
中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里法律出版社综合业务楼(100073)	
传真/010-63939777	客服热线/010-63939792
网址/www.chinalawbook.com	电子邮件/service@chinalawbook.com
中法图第一法律书店/010-63939781/9782	中法图北京分公司/010-62534456
中法图上海公司/021-62071010/1636	中法图苏州公司/0512-65193110
书号:ISBN 7-5036-4664-0/D·4382	定价:36.00元

序

高等学校法学专业教育与司法考试乃至律师执业能力培养之间的关系,一直是争论颇大的问题,不仅在中国,在大陆法国家,以及台湾地区,也一直是有所争论的。

高等学校法学专业教育的内容应当与学生将来的就业一致,这一点,应是没有争论的。高校法学教育的口径应当与社会上的人才需求的口径一致。如果我们培养的人是社会现实生活不需要的,那就是资源的极大浪费,也是对学生自身的极大不负责任。

从社会需求人才的容纳量来看,应该说,国家机关乃至司法机关的需求量总是有限的,而律师界的市场容纳量相对说来是比较大的,因为没有人员编制的限制。从这个意义上说,世界各国法学教育的口径主要瞄准律师是比较普遍的。但从另一方面说,司法考试的及格率总是要控制得比较严,以致走向律师职业又成了一条相当艰辛的路途。终究法学专业毕业生中能走上律师道路的又是少数,大多数毕业生会选择其他职业。从这个意义上说,高等学校法学教育的口径又不能只瞄准律师这个职业。这就是问题的复杂之处,也就是法学教育的争论所在。

我始终认为大学法学专业教育只能教授学生掌握从事律师(乃至法官、检察官、公司法律顾问等一切法律人)工作所必须的知识、能力和素

质,而不能教授学生掌握律师的一切办案技能。有的律师对我说,现在名大学毕业的法学学生到律师所后完全不懂得如何办一件案子,还需要手把手教。我答之曰:这些东西不一定要靠课堂去教,应该通过加强实习和一些相关书籍去解决。

现今大学法学教育实习的环节太少了。一方面是学生太多,实际部门能容纳的有限;二是实际部门(法院、律师所等)为带这些学生还要进行许多指导,有些人感到还不如自己做更得心应手。但试想,一个医科大学的毕业生连医院都未曾实习过,这怎能算是合格人才?

现今大学法学教育已经开始注意案例教学,但案例教学不能代替对于律师职业中办案全程的了解和剖析。如果有一些介绍律师办案全程实录的书,也可以弥补学生缺少在律师事务所实习的空白。恰好,我校民商法博士生任自力倡议搞这样一套书,我非常赞成。摆在我们面前的就是这样一部记录律师办案全程的书。这是真正全面介绍律师操作的书,是有意义的尝试。

律师办案全程实录的书,显然与讲解法条的书和案例汇编的书有所不同。后者有个内容是否准确,判案是否正确的客观标准。而前者在许多层面不存在准确或正确的问题,它是一个律师办案的经验总结,而这些经验则是极其珍贵的。经验可以各自不同,仁者见仁,智者见智,但经验的积累和显示可以使后来的人少走许多弯路。因此,无论是已经取得律师资格的人或是将来要从事律师这个职业的人,都可以从这一套丛书中得到启示和教益。



2003年11月10日

作者简介

李雪冰,1967年7月出生于安徽舒城。二级律师,1988年毕业于华东政法学院国际法系国际经济法专业,1991年复旦大学国际法专业硕士研究生毕业,1990年考取律师资格,1991年开始执业。1995年创办山东亚和太律师事务所。1999年被评为青岛市十佳青年律师。

李雪冰律师1999年至2000年在英国沃尔夫汉普顿大学(Wolverhampton University UK)法学院攻读国际商法,获硕士学位。精通英语、俄语,擅长海事海商及外贸金融业务,曾为英、美、法、俄、韩、香港等十多个国家和地区代理诉讼和非诉讼业务。著有《海事律师事务》专著,由法律出版社出版。撰写的《论班轮提单运输托运人与运费的最终责任》在山东省第六次优秀业务理论研讨会上获二等奖;《海事索赔时效若干法律问题》和《信用证支付方式下开证担保人的责任》两篇论文分别在山东省第八、第九次律师业务理论研讨会上获优秀论文一等奖。

目 录

上篇:Nereus 轮货损案	1
----------------	---

第一章 案件背景	3
一、订立买卖合同	5
二、订立租约	11
三、签发提单	35
四、寄交发票	45
五、装船	47
六、开立信用证	48
七、投保	53
八、损失的暴露	55
九、授权委托	58

第二章 诉前准备——扣押船舶获取担保、检验货损

加以定论 61

一、分析案件、寻找切入点 63

二、付诸行动、扣押船舶 63

三、有条不紊、鉴定货损 67

四、开始索赔 75

五、知己知彼、广集证据 78

六、审时度势、获取担保 94

七、起诉承运人 107

八、成功获取担保 109

第三章 插曲——仲裁条款争议及济南人保起诉的

解决 119

一、案件复杂化 121

二、从容应对济南人保的起诉 130

三、陷入被动 141

四、背水一战 142

五、初战告捷、再接再厉 145

六、各个击破——集中精力解决管辖权异议 155

第四章 最后的胜诉 169

一、决战前的追偿 171

二、决战前的准备——理清思路、准备材料 176

三、一锤定音——判决的揭晓 182

第五章 办案经验小结 189

下篇：“高登义”号轮与“亚洲希望”号轮船船舶

碰撞纠纷案

193

第一章 事故的发生

195

一、事故的发生

197

二、港监的措施

198

三、事故的调查

199

四、事故的影响

201

第二章 起诉与调查

203

一、接受委托、提起诉讼

205

二、双方谈判、初步达成共识

209

三、采取多种措施、调查事故原因

211

第三章 担保与货损赔偿问题的协商

217

一、启动谈判、商谈担保

219

二、渔民提出救助款项

223

三、疑点出现

226

四、达成共识

227

第四章 打捞问题的妥善处理——本案的关键环节

231

一、陷入僵局、提起复议

233

二、直面困境、继续谈判

241

三、初步达成协议、汇报工作进展

250

四、再次会谈——试图解决打捞问题

260

五、谈判破裂、船舶被扣

265

六、紧逼之下、被迫起诉

271

七、峰回路转	280
八、达成协议	283
第五章 协商解决所有的赔偿问题	299
一、提出解决方案	301
二、船舶评估报告	305
三、最终的协议	308
第六章 办案经验总结	315

上篇

Nereus 轮货损案

这是发生在我国青岛港的一起重大的海运货物索赔案件。代理律师通过艰苦的努力,获得了承运人管货不当的充分证据。采取果断措施,扣押了当事船舶,获取了有效保函。并且排除了来自保险人的干扰,最终获得了全部的赔偿。

PART 1

案件背景

CHAPTER 1

1

★ 一、订立买卖合同

买方——中国饲料集团公司(以下简称中饲集团)与卖方——新加坡路易斯·德瑞弗斯亚洲有限公司经过多次协商,最终于1997年10月9日达成一份购买12,000总吨(卖方依情况可以增加10%)印度豆粕的买卖合同(买卖合同又称销售合同,1999年10月1日《中华人民共和国合同法》生效前,我国有三部相关的法律来调整不同的合同关系,分别为《经济合同法》、《涉外经济合同法》和《技术合同法》)。合同号为SBMS971001,具体内容如下:

SALE CONTRACT SBMS971001

This contract is made on 9 October 1997 between China National Feedstuff Group Corp. (hereinafter referred to as the Buyer) on the one part and Louis Dreyfus Asia Pte Ltd. (hereinafter referred to as the Seller) on the other part.

It is hereby agreed that the Seller will sell and the Buyer will buy, in accordance with the terms and conditions stipulated hereinafter.

BUYER: CHINA NATIONAL FEEDSTUFF GROUP CORP.

No. 6 Nandaan Hutong, Xizhimen

Xicheng District, Beijing 100035

People's Republic of China

SELLER: LOUIS DREYFUS ASIA PTE LTD.

501 Orchard Road # 19—00

Wheelock Place

Singapore 238880

COMMODITY: Indian solvent extracted toasted yellow soybean meal with the following specifications:

Protein	48.0% basis
Fibre	6.0% basis
Moisture	12.0% basis
Sand/Silica	2.5% basis
Fat	1.5% maximum
Urease Activity	0.10% minimum—0.30% maximum Mg/ N2/Gm Units As Per EEC Method (Mg Nitrogen Emission At 30 Degree Centi- grade)

Free from castor seed and/or castor seed husks, free from poisonous seed and/or foreign seeds, free from Urea and/or any chemical substances which are not part of solvent extracted soybean meal.

- QUALITY ALLOWANCE: 1. Basis 48% protein but minimum 46% protein. Penalty for deficiency in protein to be 1% price for 1% protein (1:1), fractions in proportion. Excess free to Buyers
2. Basis 6.0% fibre but maximum 7.0%. Penalty for excess of fibre to be 1% price for 1% fibre (1:1), fractions in proportion. Deficiency free to Buyers.
3. Basis 12.0% moisture but maximum 13.0%. Penalty for excess of moisture to be 1% price for 1% moisture (1:1), fractions in proportion. Deficiency free to Buyers.
4. Sand/Silica 2.5% maximum and fat 1.5% maximum with no allowance.
5. Urease activity minimum 0.10 and maximum

0.30% Mg/N₂/Gm with no allowance.

6. Free from castor seeds and/or castor seed husks, with tolerance maximum 0.005% castor seed and/or castor seed husks, penalty as per Gafta 100. Pesticide free, free from poisonous seeds, free from Urca and/or any other substances.

WEIGHT QUALITY: To be final at port of loading as per certificate(s) issued by SGS India or Geochem Laboratories (P) Ltd. at Seller's option and account.

QUANTITY: 12,000 (twelve thousand) metric tons 10% (ten percent) more at Seller's option at contract price.

PRICE: USD 281.00 (US dollars ; two hundred and eighty – one only) per metric tons cost and freight free – out (CNF FO) one safe berth /one safe port Qingdao, China. ADD USD 2.99 (US dollars ; two and cents ninety – nine only) per metric tons being interest for 60 days from B/L date usance letter of credit.

INSURANCE: For Buyer's responsibility and account as from cargo passing ship's rail at load port.

PACKING: In bulk.

SHIPMENT: November 15 to December 15, 1997 (both days inclusive).

PAYMENT: By irrevocable 60 days from B/L date usance payment documentary credit issued by Industrial and Commercial Bank of China Beijing Branch notified to Royal Bank of Canada Singapore Branch, opened and operable by latest October 20, 1997 for 100% of the contract value and quantity (including the contract tolerance) of US \$ 3,407,880 (US dollars : three million four hundred and seven thousand eight hundred