

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 J 卷

● 编委会主任:马 原 江 平

● 主编:高 言 康 军

海商法理解适用

与案例评析

人民法院出版社

中国民商法理解适用
与案例评析丛书 J 卷

海商法

理解适用与案例评析

编委会主任：马 原 江 平
主 编：高 言 康 军
副 主 编：王香荣 杨 燕 李万强

人民法院出版社

责任编辑 辛 言 金 凤 高晓林
姚力平 曹 欣 余立文
王凤林 王华平 刘希文
技术编辑 辛 叶 文 浩
封面设计 秋 夫 余 韵

中国民商法理解适用与案例评析丛书

编委会主任/马 原 江 平

海商法理解适用与案例评析

主编/高 言 康 军

出版发行/最高人民法院出版社

社址/北京市东交民巷 27 号 (最高人民法院机关大院)

邮编/100745 电话/65136849 65299981 65134290

开户银行/中国工商银行北京王府井分理处

开户名称/人民法院出版社 帐号/046061—68

(通过本社邮购另加 15% 邮费)

经销/各地新华书店和其他书店 印刷/保定市大丰彩印厂

开本/850×1168 毫米 大 32 印张/16.5 字数/414 千

版本/1996 年 9 月第 1 版 印次/1997 年 5 月第 2 次

印数 7001 13000 定价/25.00 元

书号/ISBN7 80056 475 4/D·547

版权所有 侵权必究

中国民商法理解适用与案例评析丛书 编辑委员会

主 任

- 马 原 中华人民共和国最高人民法院原副院长、中国法官协会副会长、法学教授
- 江 平 七届全国人大常委会法律委员会副主任，中国政法大学教授、民商法学博士 ~~博士生导师~~

委 员 (以姓氏笔划为序)

- 丁巧仁 江苏省高级人民法院副院长
- 于世平 天津市高级人民法院副院长
- 于建伟 北京市朝阳区人民法院副院长
- 于新年 最高人民法院出版社副编审
- 孔祥俊 国家工商行政管理局公平交易司、民商法学博士后
- 方 向 中华全国律协副秘书长、《中国律师》总编辑
- 文海兴 中国人民银行条法司、民商法学博士
- 王惠安 广东省高级人民法院民事审判庭、民商法学博士
- 王继安 河北省高级人民法院民事审判庭庭长
- 王柏山 吉林省四平市铁西区人民法院院长
- 王 军 山东省高密市人民法院院长
- 毛端稚 最高人民法院经济审判庭副庭级审判员
- 孙小虹 云南省昆明市中级人民法院院长
- 田景春 吉林省高级人民法院副院长
- 刘兰芳 北京市海淀区人民法院副院长
- 刘志新 最高人民法院经济审判庭副庭长

- | | |
|-----|------------------------|
| 刘俊海 | 中国社会科学院法学研究所、民商法学博士 |
| 刘克希 | 江苏省人大常委会法规室主任 |
| 回沪明 | 最高人民法院人民法院出版社社长兼总编辑、编审 |
| 孙 权 | 吉林省白山市副市长 |
| 吕玉兰 | 辽宁省高级人民法院法律业大分校副校长 |
| 纪 敏 | 最高人民法院告诉申诉审判庭副庭长 |
| 李 凡 | 最高人民法院民事审判庭副庭长 |
| 李国荣 | 国荣律师事务所主任、中国政法大学客座研究员 |
| 闵治奎 | 最高人民法院人民法院出版社副社长、副编审 |
| 陈锡可 | 广东省湛江市中级人民法院副院长 |
| 邹川宁 | 山东省青岛市中级人民法院副院长 |
| 何 山 | 全国人大常委会法工委副局级巡视员 |
| 何 昕 | 北京市高级人民法院告诉申诉审判庭庭长 |
| 吴邦海 | 海南省海口市中级人民法院院长 |
| 沈庆中 | 江西省高级人民法院研究室副主任 |
| 张 勇 | 深圳市中级人民法院审判员、法学博士 |
| 张兰珍 | 中华全国律协常务理事、德州大公律师事务所主任 |
| 杨亚平 | 最高人民法院人民法院出版社副社长 |
| 杨振山 | 中国政法大学教授、民商法学博士生导师 |
| 施 文 | 海南省海口海事法院院长 |
| 柯昌信 | 湖北省武汉市中级人民法院副院长 |
| 奚晓明 | 最高人民法院经济审判庭副庭长 |
| 高圣平 | 中国煤炭工业进出口总公司法律事务部 |
| 郭星亚 | 深圳市星辰律师事务所主任、一级律师 |
| 曹守晔 | 最高人民法院研究室民经处处长 |
| 宿 迟 | 北京市第一中级人民法院副院长 |
| 曾嘉源 | 四川省高级人民法院办公室主任 |
| 傅长禄 | 上海市第一中级人民法院副院长 |
| 童兆洪 | 浙江省高级人民法院副院长 |
| 蒋志培 | 最高人民法院知识产权办公室副主任 |

序

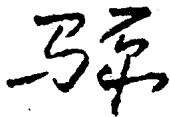
社会主义市场经济是以先进技术武装起来的社会化、集约化、国际化、大生产的现代化市场经济，是以公有制成份为主，多种经济成份并存，倡效率、竞争，崇公正、共同富裕的社会主义性质的市场经济，具有中国特色。市场经济的运作离不开法律的规制，而民商法作为“将经济关系直接翻译为法律原则”、“以法律形式表现了社会生活条件的准则”的法律，是市场经济的主要法律体现和基本法律形态。市场经济法律的基本要素和框架已为民商法中的“主体法、权利法、行为法、责任法”所勾勒。

著名英国法律史学家亨利·梅因在其经典名著《古代法》中说：“一个国家文化的高低，看它的民法和刑法的比例就能知道。大凡半开化的国家，民法少而刑法多，进化的国家，民法多而刑法少。”这句名言虽非绝对真理，但却道出民商法以其独有的精神反映着社会进步和开化程度，民商法是否发达是整个社会文明程度高低表征的一个重要方面。因为，民商法促进市场的健全，民商法的发达有利于克服封建思想和小农意识，树立起适应现代社会的价值观念、效益观念、时间观念、信息观念；有利于社会主义民主政治建设；民商法的发达可以大力促进科学技术的发展，清除社会愚昧落后。

我国目前虽无民商法典，但民商法典的基本构架已基本为我国现行民商法律所充实。民法通则、经济合同法、技术合同法、涉外经济合同法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、企

业法(含工业企业法、三资企业法等)、公司法、票据法、担保法、海商法、保险法、破产法、房地产法、继承法、婚姻法等民商事法律的公布施行,使其对社会经济生活的调整日益周延,使我国社会主义市场经济民商法律体系渐趋完备。

最高人民法院和有关理论界、实务界的专家、学者携手合作共同编撰的这套《中国民商法理解适用与案例评析丛书》,以现行有效的法律规范为基础,以问题解答与案例解析相结合的独特体例,对我国民商法的主要涵面作了较为全面的介绍和较为深入的分析,对民商事纠纷中的主要问题作了较为透彻的阐释。该套丛书有民商法总则、公司法、企业法、物权法、债权法、合同法、担保法、银行法、票据法、海商法、保险法、证券法、破产法、期货交易法、房地产法、著作权法、专利法、商标法、反不正当竞争法、继承法、劳动法、消费者权益保护法、人身权法、婚姻家庭法、民事诉讼法、仲裁法等二十六卷组成,是我国关于民商法理论与实务研究中第一套比较全面、系统和权威的书籍。我相信此套丛书的出版,对于促进各级人民法院依法审理民商事纠纷案件,提高司法、行政执法工作者和律师的民商法理论素养与实务水平,增强公民、法人等市场主体维护自身合法权益的自觉性,都会有所裨益。



一九九六年八月

前 言

海商法随着海上贸易的产生和发展而形成和发展起来，是民商法中有古老渊源的法律。

海商法调整海上商业航运或海上运输生产过程中发生的法律关系和与海上船舶有关的法律关系。在海上运输生产的组织和经营方面，各种旅客运输合同、货物运输合同、租船合同、拖船合同等法律关系以及国家对海运企业的管理和国内沿海运输市场、国际海运市场的管理等，都属于海商法调整的范围。在海运的运输工具方面，船舶的国籍、所有权、船舶的转让以及船舶的抵押权、光船租赁等均须按各国法律规定予以登记，这也是海商法的内容。关于船员的配备，船员的培训、考证和发证，船长的职责以及船员与海船经营人之间的劳务合同关系等，也在海商法调整之列。为了分散风险，保障海运业和贸易业的正常经营，有关海上保险的法律也可以归属于海商法。此外，海商法的范围还包括船舶碰撞民事责任、海难救助、共同海损、船舶所有人责任限制、海上优先请求权、防止油污损害等。因此，海商法的内容极为广泛复杂。

海商法与其他国内法相比，其突出特点就在于它的国际性很强。海商法的渊源一般有三个方面：国内立法、国际公约和国际惯例。目前以国际公约统一各国海商立法的趋向越来越明显，特别是在安全航行、防止船舶污染海域、海难救助、防止船舶碰撞及碰撞的民事责任、国际客货运输合同、船舶登记条件、班轮公会行动守则等方面。海商法的国际性是建立在发展国际通商贸易

和国际海运的共同基础上的。国际贸易运输量的绝大部分要通过海运来完成，海船又要进出世界各国港口，因此，海商法国际化的重要意义是不言自明的。现在的有关海商的国际公约是不同社会制度、不同经济发展水平的国家之间为了发展国际贸易和国际海运的共同目标而妥协的产物。当然，这些妥协也反映了各国发展市场经济的共同基础和在世界市场上互相贸易和合作的现实。此外，海商法还具有较强的专业性，非专业人员操作海商法规定的一些内容具有较大困难。

我国的海商立法和理论研究起步较晚，但在认真学习和借鉴国际公约和国外立法的基础上，我国于1992年11月7日通过并颁布了《中华人民共和国海商法》。这部15章278条的法律全面、系统地规定了海上运输关系和船舶关系，具有很高的科学性和可行性，国际化趋向也十分明显。它的产生，标志着我国海商立法在长时期的停滞之后，迅速地走向了成熟。它也是我国民商事立法中一部成熟的法律。此后，海商法的理论研究也进入了一个新阶段。海商法颁行后，与之配套的相关法规也相继出台。

为便于大家学习和研究海商法及其相关法律、法规，我们以理解适用与案例评析的形式编写了本书。本书在写作过程中，参考了大量海商法方面的书籍和文章，因体例的关系，未一一注明，谨向各位作者致以诚挚的感谢。另外，由于作者水平有限，书中不当之处在所难免，诚望各位读者不吝批评、指正。

编著者

一九九六年八月

一、海商法概述	(1)
〔问 01〕: 什么是海商法?	(1)
〔问 02〕: 海商法的特点与性质如何?	(3)
〔问 03〕: 海商法的主要内容有哪些?	(5)
〔问 04〕: 海商法是如何产生和发展的?	(6)
〔问 05〕: 目前世界上有哪些国际海运组织?	(7)
〔问 06〕: 我国海商法的立法历史如何?	(8)
〔问 07〕: 海商法有哪些主要渊源?	(10)
二、船舶制度	(14)
〔问 08〕: 什么是海商法名义上的船舶?	(14)
〔问 09〕: 什么是总吨位、净吨位、排水吨、载重吨?	(15)
〔问 10〕: 船舶的法律性质如何?	(15)
〔问 11〕: 什么是船舶的国籍?	(16)
〔问 12〕: 船舶如何取得国籍?	(17)
〔问 13〕: 什么是方便旗?	(19)
〔问 14〕: 什么是船舶登记?	(20)

〔问 15〕: 船舶登记包括哪些内容?	(22)
〔问 16〕: 船舶在我国如何进行登记?	(23)
〔问 17〕: 有关船的安全航行的公约与通行制度有哪些?	(24)
〔问 18〕: 什么是船舶检验?	(25)
〔问 19〕: 船舶航行应具备哪些检验证书?	(27)
〔问 20〕: 什么是强制引航?	(30)
〔问 21〕: 引航员有哪些权利与义务?	(32)
〔问 22〕: 什么是船舶开航前的“适航性”?	(33)
〔问 23〕: 外国籍船舶进出我国港口应遵守哪些规定?	(34)
三、船员	(37)
〔问 24〕: 什么是船员、海员、水手?	(37)
〔问 25〕: 如何取得船员资格?	(38)
〔问 26〕: 船员有哪些权利与义务?	(39)
〔问 27〕: 什么是船长?	(40)
〔问 28〕: 船长有哪些权利和义务?	(42)
四、国际海上货物运输合同	(44)
〔问 29〕: 什么是国际海上货物运输合同?	(44)
〔问 30〕: 海上货物运输合同有哪几种?	(45)
〔问 31〕: 如何认定国际海上货物运输合同?	(46)
〔问 32〕: 国际海上货物运输合同如何适用法律?	(47)
〔问 33〕: 国际海上货物运输合同如何解除?	(48)
〔问 34〕: 国际海上货物运输合同中承运人或出租人的 基本权利和义务是什么?	(49)

〔问 35〕: 托运人或者承租人有哪些权利或义务?	(52)
〔问 36〕: 提单的定义、性质、作用如何?	(53)
〔问 37〕: 提单可分为哪几类?	(54)
〔问 38〕: 有哪几种提单属特殊提单?	(55)
〔问 39〕: 提单包含哪些内容?	(57)
〔问 40〕: 什么是“首要条款”, “责任期间条款”? ...	(61)
〔问 41〕: 什么是“新杰逊条款”和“双方有责碰撞条 款”?	(62)
〔问 42〕: 什么是“地区条款”?	(63)
〔问 43〕: 提单在跟单信用证机制中与地位和作用如何?	(63)
〔问 44〕: 调整提单运输和国际海上运输合同的国际公约 有哪些?	(64)
〔问 45〕: 何谓“哈特法”, “航行过失免责条款”? ...	(66)
〔问 46〕: 海牙规则的内容有哪些?	(67)
〔问 47〕: 维斯比规则对海牙规则作了哪些修改?	(70)
〔问 48〕: 汉堡规则有哪些主要内容?	(71)
〔问 49〕: 什么是海运单、电子提单?	(73)
〔问 50〕: 什么是国际货物多式联运合同?	(75)
〔问 51〕: 关于国际货物多式联运的两部国际公约的内容 如何?	(76)
〔问 52〕: 什么是航次租船合同?	(77)
〔问 53〕: 航次租船合同有哪些主要条款?	(78)
〔问 54〕: 什么是预备航次?	(81)
〔问 55〕: 装卸时间如何计算? 什么是滞期费、速遣费?	(82)
〔问 56〕: 什么是“并入条款”?	(83)

〔问 57〕：什么是“战争条款”，“冰冻条款”？ (84)

〔问 58〕：国际上航次租船合同有哪些标准格式？ (84)

五、海上旅客运输合同 (85)

〔问 59〕：什么是海上旅客运输合同？ (85)

〔问 60〕：客票的主要内容与作用有哪些？ (86)

〔问 61〕：海上旅客运输合同中承运人的权利与义务有哪些？ (86)

〔问 62〕：旅客的权利和义务有哪些？ (89)

〔问 63〕：国际海上旅客运输合同如何解除？ (90)

〔问 64〕：1974 雅典公约主要内容有哪些？ (91)

〔问 65〕：“1990 年雅典公约议定书”对雅典公约作了哪些修改？ (93)

六、定期租船合同与光船租赁合同 (94)

〔问 66〕：什么是期租合同？它与程租合同有何不同？ (94)

〔问 67〕：期租合同的格式与内容如何？ (95)

〔问 68〕：期租合同中的出租人权利义务内容如何？ (96)

〔问 69〕：期租合同的承租人的主要权利和义务有哪些？ (97)

〔问 70〕：何谓“航速索赔”？何谓“燃油问题”？ (98)

〔问 71〕：何谓“最后航次”？ (99)

〔问 72〕：何谓光船租赁合同？ (100)

〔问 73〕：光船租赁合同的形式与内容如何？ (100)

七、海上拖船合同..... (102)

〔问 74〕: 什么是海上拖船合同? (102)

〔问 75〕: 海上拖船合同的形式与内容如何? (103)

〔问 76〕: 拖船合同中承拖方与被拖方权利义务如何?
..... (104)

〔问 77〕: 海上拖船中的损害赔偿 responsibility 如何承担? ... (105)

〔问 78〕: 因不可抗力造成拖船合同不能履行, 双方权
利义务如何规定? (107)

八、船舶碰撞..... (107)

〔问 79〕: 什么是船舶碰撞, 直接碰撞与间接碰撞如何
区分? (107)

〔问 80〕: 不可抗力或原因不明造成的船舶碰撞如何确
定损害赔偿 responsibility? (108)

〔问 81〕: 单方过失造成的碰撞 responsibility 如何确定? (109)

〔问 82〕: 共同过失造成的船舶碰撞, 如何确定赔偿责
任? (111)

〔问 83〕: 船舶碰撞中损害赔偿的原则是什么? (111)

〔问 84〕: 船舶碰撞后对船舶, 货物, 人身损坏如何赔
偿? (112)

〔问 85〕: 损害赔偿如何计算? (113)

〔问 86〕: 船舶碰撞应由何种法院管辖, 适用何类法律?
..... (114)

〔问 87〕: 有关船舶碰撞的国际公约有哪些? (115)

九、海上救助..... (118)

〔问 88〕: 什么是海上救助? (118)

〔问 89〕：海上救助作业过程中救助方与被救助方各有 哪些法定义务？	(119)
〔问 90〕：什么是救助报酬？	(120)
〔问 91〕：救助报酬如何确定？	(122)
〔问 92〕：什么是救助合同？	(123)
〔问 93〕：何谓“劳氏救助合同格式”？何谓“安全网条 款”？	(124)
〔问 94〕：有关海上救助的国际公约有哪些？	(125)
十、船舶海域污染	(127)
〔问 95〕：什么是海域污染？	(127)
〔问 96〕：什么是“油污损害”？	(129)
〔问 97〕：什么是“托利·勘庸事件”？其意义如何？	(130)
〔问 98〕：有关海域污染的国际公约有哪些？	(131)
〔问 99〕：1969 年国际油污损害民事责任公约的主要内 容如何？	(131)
〔问 100〕：1971 年设立油污损害赔偿国际基金公约的 主要内容有哪些？	(134)
〔问 101〕：有关油轮船舶所有人承担油污责任的民间 协定有哪些？	(136)
〔问 102〕：有关油污责任分摊的民间协定有哪些？	(137)
〔问 103〕：我国关于防止船舶污染海域的法律规定有 哪些？	(138)
十一、共同海损	(140)

〔问 104〕：什么是共同海损？	(140)
〔问 105〕：共同海损成立的条件有哪些？	(141)
〔问 106〕：共同海损的宣告与确认程序如何？	(143)
〔问 107〕：共同海损包括哪些损失？	(143)
〔问 108〕：共同海损费用有哪些？	(145)
〔问 109〕：如何确定共同海损损失金额？	(146)
〔问 110〕：如何确定共同海损分摊价值？	(147)
〔问 111〕：因过失引起的共同海损事故的一方是否有 权参加共同海损分摊？	(148)
〔问 112〕：共同海损担保有哪些形式？	(149)
〔问 113〕：什么是共同海损理算？	(150)
〔问 114〕：共同海损的计算方法如何？	(151)
〔问 115〕：国际上共同海损理算规则主要有哪些？	(152)
十二、海事赔偿责任限制	(155)
〔问 116〕：什么是海事赔偿责任限制？	(155)
〔问 117〕：海事赔偿责任限额制度有哪几种？其实施 范围如何？	(157)
〔问 118〕：海事赔偿责任限制制度包括哪些内容？	(161)
〔问 119〕：1924 年责任限制公约制定的背景和内容如 何？	(163)
〔问 120〕：1957 年责任限制公约的主要内容如何？	(164)
〔问 121〕：1976 年海事索赔责任限制的主要内容如何？	(166)

〔问 122〕：我国《海商法》的海事赔偿责任限制制度
内容如何？ (168)

〔问 123〕：按照我国《海商法》规定应如何进行赔偿
责任限制？ (172)

十三、海上保险合同 (174)

〔问 124〕：什么是海上保险合同？ (174)

〔问 125〕：海上保险合同的主体有哪些？ (175)

〔问 126〕：海上保险合同的客体有哪些？ (176)

〔问 127〕：海上保险合同包括哪些条款？ (177)

〔问 128〕：海上保险合同可分为哪几类？ (180)

〔问 129〕：海上保险合同的形式有哪几类？ (181)

〔问 130〕：什么是海上保险合同中的“诚信原则”？
..... (181)

〔问 131〕：什么是海上保险合同中的“近因原则”？
..... (183)

〔问 132〕：如何认定海上保险合同？ (184)

〔问 133〕：海上保险合同如何转让和解除？ (185)

〔问 134〕：海上保险合同中被保险人有哪些义务？
..... (187)

〔问 135〕：海上保险合同中，保险人的义务与责任如
何？ (188)

〔问 136〕：什么是全部损失和局部损失？ (190)

〔问 137〕：什么是“委付”？ (191)

〔问 138〕：什么是“代位求偿权”？它与“委付”有何
区别？ (192)

〔问 139〕：什么是“重复保险”？它与“再保险”有何