

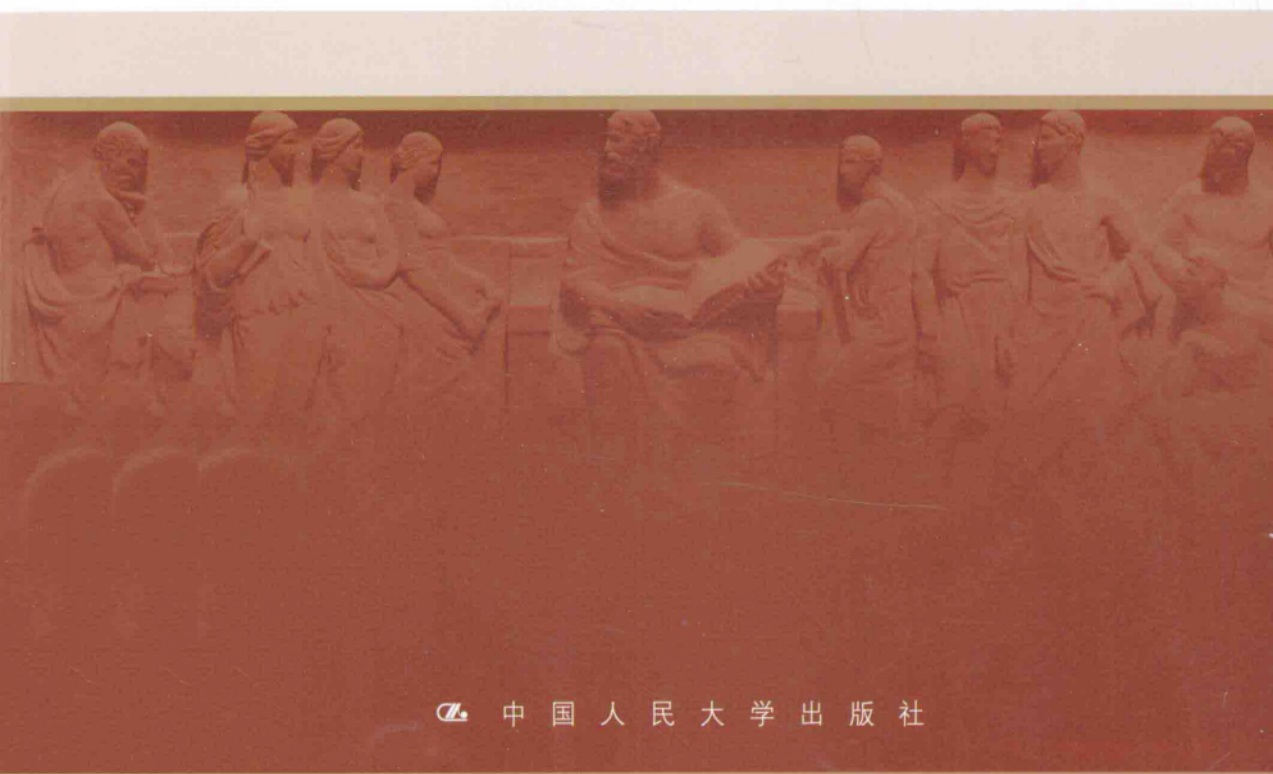
▶ 21世纪高等院校法学系列精品教材 ◀


海商法专论

Maritime Law Monograph

(第三版)

司玉琢 著



 中国人民大学出版社

本书是司玉琢教授的诚意之作，突破了现有海商法教材的写作模式。全书以我国《海商法》为主线，共设16章，每一章由两部分组成：第一部分系统介绍基础知识；第二部分为专题研讨，全书共论述了105个专题，这些专题是作者近年来教学、科研和海事司法实践的具体成果，既涉及海商法的基础理论问题，也涉及海商法的热点、难点问题。

本书可作为国际法学、民商法学科，特别是海商法方向的研究生教材，同时也适合于有一定海商法理论基础的教师、科研人员，从事海事司法实践的法官、律师以及其他航运界、海上保险界业内人士阅读、参考。

策划编辑/郭虹
责任编辑/施洋 丁玉琼 龙琳
封面设计/徐静

ISBN 978-7-300-20444-4



9 787300 204444 >

定价：49.80元

► 21世纪高等院校法学系列精品教材 ◀

海商法专论

Maritime Law Monograph

(第三版)

司玉琢 著



中国人民大学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

海商法专论/司玉琢著. —3版. —北京: 中国人民大学出版社, 2014. 12

21世纪高等院校法学系列精品教材

ISBN 978-7-300-20444-4

I. ①海… II. ①司… III. ①海商法-中国-高等学校-教材 IV. ①D922. 294

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2014) 第 297679 号

21世纪高等院校法学系列精品教材

海商法专论 (第三版)

司玉琢 著

Haishangfa Zhuanlun

出版发行 中国人民大学出版社

社 址 北京中关村大街 31 号

电 话 010-62511242 (总编室)

010-82501766 (邮购部)

010-62515195 (发行公司)

网 址 <http://www.crup.com.cn>

<http://www.ttrnet.com> (人大教研网)

经 销 新华书店

印 刷 三河市汇鑫印务有限公司

规 格 185 mm×260 mm 16 开本

印 张 28 插页 2

字 数 808 000

邮政编码 100080

010-62511770 (质管部)

010-62514148 (门市部)

010-62515275 (盗版举报)

版 次 2007年1月第1版

2015年1月第3版

印 次 2015年1月第1次印刷

定 价 49.80 元

版权所有 侵权必究

印装差错 负责调换

| 作者简介 |

司玉琢，大连海事大学前校长，教授、博士生导师，国际海事委员会（CMI）提名委员会委员，中国海事仲裁委员会、中国海商法协会顾问。

司玉琢教授为国内外知名海商法专家，既是我国《海商法》主要起草人之一，我国第一个以海商法为主要方向的国际法学博士学位授权点的创立者，亦是我国第一代海事律师、仲裁员，多年来在海商法研究和实践领域成果卓著。曾受过多种奖励，是全国优秀教师、全国教育系统劳动模范并被授予人民教师奖章。

司玉琢教授的主要著作有：

1. 《船舶碰撞法》（与吴兆麟合著，大连海事大学出版社 1995 年第二版），1997 年获全国优秀教学成果（教材）二等奖、交通运输部优秀教材一等奖、交通运输部科技进步二等奖；
2. 《新编海商法学》（主编，大连海事大学出版社 2006 年 12 月第二版），2002 年获全国优秀教学成果（教材）二等奖；
3. 《海商法》（主编，法律出版社 2012 年第三版），普通高等教育“十五”、“十一五”国家级规划教材；
4. 《海事实用英语大全》（主编，大连海事大学出版社 2000 年第二版）；
5. 《海商法详论》（编著，大连海事大学出版社 1995 年版），国家“八五”重点图书；
6. 《司玉琢海商法论文集》（独著，法律出版社 1995 年版）；
7. 《海商法大辞典》（主编，人民交通出版社 1998 年版），1999 年 12 月获辽宁省社会科学优秀学术成果著作一等奖；
8. 《国际海事立法发展趋势及对策研究》（主编，法律出版社 2002 年版），2003 年获交通运输部科技进步三等奖；
9. 《海商法专题研究》（主编，大连海事大学出版社 2002 年版），2004 年获辽宁省社科优秀学术成果著作二等奖；
10. 《中华人民共和国海商法修改建议案参考立法例及说明》（主编，大连海事大学出版社 2003 年版），2004 年获辽宁省科技进步三等奖；
11. 《海商法学案例教程》（主编，知识产权出版社 2003 年版），高等教育法学专业案例教材；
12. 《海商法》（主编，中国人民大学出版社 2007 年版）；
13. 《中国海商法基本理论研究》（主编，北京大学出版社 2009 年版）；
14. 《鹿特丹规则研究》（主编，大连海事大学出版社 2009 年版）；
15. 《国际货物运输法律统一研究》（主编，北京师范大学出版社 2012 年版）。

| 第三版说明 |

《海商法专论》自2010年9月出版第二版以来，时隔四年，为什么又要修订？主要基于两点考虑：

第一，该著作作为海商法考研和考博的参考书，时刻在经受着读者、考生们的推敲和检验，他们或指出书中的瑕疵，或提出有益的建议。特别是李海教授、初北平教授、中国船级社船舶综合业务处刘宾先生，他们结合本人的教学、司法实践和业务活动，提出了许多有价值的意见和建议。我把大家的意见和建议一一记录下来，积累到今天，成为修订工作的重要参考意见。

第二，我国独有的十个海事法院，每年受案逾万起；每年海商法硕士论文逾百篇，博士论文数十篇，海商法的老师们几乎手中都有海商法的科研课题……如此庞大的研究队伍和司法实践活动，源源不断地为本著作提供新鲜血液和丰富的营养，敦促自己不断地思考、研究新问题和吸纳新经验。及时地将本人新的研究成果反映到著作中来，与大家共享，这既是责任，也是荣耀。

基于上述考虑，我对本书的第二版进行了修订。对原有101个专题逐一进行了推敲，调整2个专题、删除了绪论部分和5个专题，新增加11个专题，修订后共105个专题。

在此，我要感谢所有关心本著作出版、修订的同仁们，感谢李海教授、初北平教授、刘宾先生；感谢初北平的助手们和我的博士生王彦、荣璞珉为本书修订所做的工作。

希望读者继续关注本书，随时提出批评建议，使之更为成熟。

司玉琢

2014年12月于大连

| 前 言 |

2004年夏，中国人民大学出版社约我撰写国际法学系列教材之一——《海商法专论》。当时我有些踌躇，原因是：在深度上，本书的读者定位是高年级本科生和研究生，这里有如何使其区别于一般本科生教材的问题；在形式上，有如何跳出现有海商法教材的写作模式的问题。这两个问题困扰着我，因而我迟迟没有动笔。

这些年来，我一直在从事海商法的硕士、博士研究生的教学、研究工作，同年轻教师们一起做了不少科研课题，挤时间还参与了一些海事司法实践，也很想把这些收获和体会总结一下，提供给大家，或许会对学生、海商法界的同仁有所帮助和启示，起码可以引起大家对某些问题的思考和争论。基于这种想法，我最终欣然接受了人大出版社的约请。

经过一段时间的思考，我理出一个思路，经与出版社商量，决定动笔了。

这本书的结构是这样的：

全书以《中华人民共和国海商法》（以下简称《海商法》）为主线，每一章由四部分组成：

第一部分——该章中英文对照的法律条文；

第二部分——简要介绍该章的“基础知识”；

第三部分——“专题研讨”；

第四部分——“案例分析”。

四个部分中重点是第三部分——“专题研讨”，全书共论述84个专题，这些专题系本人近年来教学、科研和海事司法实践的研究成果，它既涉及海商法的基础理论问题，也涉及海商法的热点、难点问题，对加深对《海商法》重点条款的理解颇有裨益，对掌握海商法的研究方法也是一个借鉴。

本书作为国际法学、民商法学科，特别是海商法方向的高年级本科生和研究生教材，同时也适于有一定海商法基础理论的教学、科研、航运界、海上保险界业内人士和从事海事司法实践的法官、律师阅读、参考。

本书除了《海商法》的现有章节外，增加了“船舶污染损害赔偿”一章。本书绪论部分，第一次较为详细地介绍了我国《海商法》的起草历程，一方面是为研究中国《海商法》的同仁提供一些史料，更重要的是让人们了解中国《海商法》的问世经历了漫长而曲折的立法过程，是几代人辛勤劳动的结晶。

本书撰写过程中，我指导的博士生吴煦、许俊强、余妙宏参与了后期的文字工作，提供有益的资料，并提出了有价值的修改意见，硕士研究生司星丽、梁玮同学也做了部分具体工作，在此表示感谢。

本书存在不足之处，敬请读者批评指正。

司玉琢

2006年10月于大连

《 》 *任课教师调查问卷

为了更好地为您提供优秀的教材及良好的服务,也为了进一步提高我社法学教材出版的质量,希望您能协助我们完成本次小问卷,完成后您可以在我社网站中选择与您教学相关的1本教材作为今后的备选教材,我们会及时为您邮寄送达!如果您不方便邮寄,也可以申请加入我社的**法学教师QQ群:83961183(申请时请注明法学教师)**,然后下载本问卷填写,并发往我们指定的邮箱(cruplaw@163.com)。

邮寄地址:北京市海淀区中关村大街31号中国人民大学出版社411室收

邮 编:100080

再次感谢您在百忙中抽出时间为我们填写这份调查问卷,您的举手之劳,将使我们获益匪浅!

基本信息及联系方式:*

姓名:_____ 性别:_____ 课程:_____

任教学校:_____ 院系(所):_____

邮寄地址:_____ 邮编:_____

电话(办公):_____ 手机:_____ 电子邮件:_____

调查问卷:*

1. 您认为图书的哪类特性对您使用教材最有影响力?() (可多选,按重要性排序)

- A. 各级规划教材、获奖教材
- B. 知名作者教材
- C. 完善的配套资源
- D. 自编教材
- E. 行政命令

2. 在教材配套资源中,您最需要哪些?() (可多选,按重要性排序)

- A. 电子教案
- B. 教学案例
- C. 教学视频
- D. 配套习题、模拟试卷

3. 您对于本书的评价如何?()

- A. 该书目前仍符合教学要求,表现不错将继续采用。
- B. 该书的配套资源需要改进,才会继续使用。
- C. 该书需要在内容或实例更新再版后才能满足我的教学,才会继续使用。
- D. 该书与同类教材差距很大,不准备继续采用了。

4. 从您的教学出发,谈谈对本书的改进建议: _____

选题征集: 如果您有好的选题或出版需求,欢迎您联系我们:

联系人:黄 强 联系电话:010-62515955

索取样书:书名: _____

书号: _____

备注: * 为必填项。

目 录	
第一章 总则	1
基础知识	1
一、海商法的调整对象	1
二、海商法的适用范围	3
专题研讨	4
一、关于《海商法》中的船舶	4
二、“海上运输”的含义	6
三、沿海运输权	7
四、船舶航行权	7
第二章 船舶	9
基础知识	9
第一节 船舶所有权	9
一、船舶所有权的概念	9
二、船舶所有权的取得、转让和消灭	10
第二节 船舶抵押权	11
一、船舶抵押权的定义	11
二、船舶抵押权的特点	12
三、船舶抵押权的取得	15
四、船舶抵押权的转移	16
五、船舶抵押权的行使	16
六、船舶抵押权的消灭	17
第三节 船舶优先权	18
一、船舶优先权的概念	18
二、船舶优先权的法律特征	19
三、船舶优先权的性质	20
四、船舶优先权的标的	20
五、船舶优先权的优先性	21
六、船舶优先权担保的债权	23

七、船舶优先权的取得、转移及消灭	25
八、船舶优先权的行使	27
第四节 船舶留置权	28
一、船舶留置权的概念	28
二、船舶留置权的性质及特点	29
三、船舶留置权的取得与消灭	30
专题研讨	31
一、关于“对抗第三人”的含义	31
二、船舶登记是否具有“公信力”	34
三、建造中的船舶所有权问题	35
四、船舶留置权的效力	38
五、光船租赁登记下的船舶抵押权效力	41
六、船舶优先权与责任限制的关系	44
七、代理人垫付港口规费是否享有船舶优先权	45
八、垫付船员工资是否享有船舶优先权	46
九、强制打捞费用能否列为船舶优先权	47
第三章 船员	49
基础知识	49
一、船员的 概念	49
二、船员的 种类和职责	50
三、船员的 资格 的取得	50
四、船员的 配备	51
五、船员的 权利和义务	51
六、船长的 法律地位	51
七、《2006年海事劳工公约》	54
专题研讨	57
一、船员 资格 的国际立法——STCW公约	57
二、船员 劳动合同	58
三、船员 劳动中介制度 的思考	59
四、ITF组织及ITF 标准条款 的效力	62
五、船厂 引航员 的法律地位	63
第四章 海上货物运输合同	67
基础知识	67
第一节 一般规定	67
一、海上货物运输 合同 的概念	67
二、海上货物运输 合同 的形式	67
三、海上货物运输 合同 条款的效力	68
第二节 承运人的责任	69
一、承运人的 责任基础	69

二、承运人的责任期间	70
三、承运人的权利	70
四、承运人的义务	71
五、承运人的单位赔偿责任限制	76
六、承运人的免责	77
七、承运人与实际承运人的责任关系	82
第三节 托运人的责任	83
一、托运人的责任基础	83
二、托运人的权利	83
三、托运人的义务	84
第四节 运输单证	85
一、提单功能	85
二、提单的签发	86
三、提单的记载事项	87
四、提单批注	88
五、提单的转让	89
六、海运单	89
七、电子提单	90
第五节 货物交付	91
一、索赔通知	91
二、货物检验	91
三、无人提货	91
四、货物留置权	92
第六节 合同的解除	93
一、一方当事人有权请求的合同解除	93
二、双方当事人有权提出的合同解除	93
第七节 航次租船合同的特别规定	94
一、航次租船合同的定义和特点	94
二、航次租船合同的主要内容	95
第八节 多式联运合同的特别规定	102
一、国际货物多式联运合同的概念和特征	102
二、多式联运经营人的责任	103
三、国际货物多式联运的国际法规	104
专题研讨	110
一、承运人的识别 (identification of carrier)	110
二、承运人的责任基础与举证责任 (basis of liability for the carrier and burden of proof)	113
三、首要义务原则 (doctrine of overriding obligation) —— 《海商法》第 47 条、第 48 条和第 51 条之间的相互关系	117
四、如何理解《海商法》第 49 条的绕航	121
五、如何理解《海商法》第 50 条的迟延交付	122

六、实际承运人的责任——对《海商法》第 61 条的理解	123
七、承运人与实际承运人的连带责任——对《海商法》第 63 条的理解	126
八、航次租船合同关系中是否存在“实际承运人”的概念	131
九、“喜马拉雅条款”的沿革及理论基础	133
十、承运人管货义务中的 stowing 的真正含义	139
十一、承运人如何援引“海上风险”免除赔偿责任	141
十二、无船承运人的概念	144
十三、海商法下无船承运人的法律地位	147
十四、无船承运人提单 (House B/L) 的法律性质	150
十五、中国海商法中港口经营人的法律地位	152
十六、发货人及单证托运人的权利义务	157
十七、收货人的权利、义务	160
十八、提单功能阶段论说	166
十九、记名提单是否要凭单放货——对我国《海商法》第 71 条的理解	170
二十、无单放货的定性问题	174
二十一、货物自燃, 承运人是否可援引火灾免责	178
二十二、“不知条款”的效力	180
二十三、“锈蚀条款”的效力	183
二十四、提单中合并租约仲裁条款的效力问题 ——兼评《海商法》第 95 条的规定	186
二十五、货物灭失或损害赔偿的计算	188
二十六、关于“Commodity Exchange Price”的含义	190
二十七、原油运输合理短量问题	193
第五章 海上旅客运输合同	197
基础知识	197
一、海上旅客运输合同的概念和特征	197
二、海上旅客运输合同的订立	198
三、海上旅客运输合同的解除	198
四、承运人的权利和义务	199
五、旅客的权利和义务	201
六、承运人的受雇人、代理人、实际承运人及其受雇人、代理人的法律地位	202
专题研讨	202
一、海上旅客运输合同的国际公约	202
二、旅客运输国际公约与我国《海商法》的比较	205
第六章 船舶租用合同	207
基础知识	207
第一节 一般规定	207
一、“船舶租用合同”一章的适用	207

二、租船合同的种类和订立形式	207
第二节 定期租船合同	208
一、定期租船合同的概念、特点与性质	208
二、定期租船合同的主要内容	208
第三节 光船租赁合同	214
一、光船租赁合同的概念、特点与性质	214
二、光船租赁合同格式和主要内容	214
三、光船租赁合同当事人的权利和义务	215
四、船舶租购合同	216
专题研讨	217
一、定期租船合同的法定解除	217
二、关于船速索赔	223
三、承租人的命令和指示	224
四、停租条款	225
五、关于最后航次	226
六、条件条款、保证条款和中间条款	228
第七章 海上拖航合同	230
基础知识	230
一、海上拖航合同的概念	230
二、海上拖航合同的种类	230
三、海上拖航合同的性质	231
四、海上拖航合同的形式和内容	232
五、海上拖航合同当事人的主要权利和义务	232
六、海上拖航合同的变更与解除	234
七、海上拖航合同履行过程中的损害赔偿	234
专题研讨	235
一、承拖方的留置权问题	235
二、拖航合同的当事方如何承担对第三方的连带责任	236
第八章 船舶碰撞	238
基础知识	238
一、船舶碰撞构成要件	238
二、船舶碰撞的种类	239
三、船舶碰撞过失	241
四、船舶碰撞损害赔偿	245
五、船舶碰撞的国际公约	247
专题研讨	248
一、船舶碰撞的概念	248
二、碰撞造成“第三人财产”损失的概念	250

三、碰撞造成“第三人”人身伤亡的概念	253
四、商船与军舰碰撞的法律适用	256
五、沿海船对本船货损能否按碰撞责任比例赔偿	260
第九章 海难救助	262
基础知识	262
一、海难救助概述	262
二、海难救助成立的要件	264
三、救助报酬的确定	266
四、特别补偿的确定	268
五、有关的国际公约	270
专题研讨	274
一、中国《海商法》第九章是否是强制性规范	274
二、如何理解和判断财产处于危险中	275
三、如何理解救助的自愿原则	276
四、如何理解救助效果	278
五、SCOPIC条款的产生与应用	280
六、中国沿海救助运用 SCOPIC 条款时存在的缺陷	283
七、SCOPIC 条款给《海商法》救助一章带来的变化	286
八、中国《海商法》第 176 条的规定能否变更 SCOPIC 酬金	288
九、如何理解《海商法》第 192 条主管机关从事或控制的救助	290
十、强制打捞沉船是不是海难救助	292
第十章 共同海损	294
基础知识	294
一、共同海损的概念和构成要件	294
二、共同海损的表现形式	296
三、共同海损担保 (general average security)	299
四、共同海损理算	301
五、共同海损理算规则	304
六、共同海损制度的发展趋势	305
专题研讨	305
一、过失与共同海损的关系	305
二、美国共同海损分摊与过失关系的特殊司法实践	309
三、1974 年《约克—安特卫普规则》近年来的三次大修改	311
第十一章 海事赔偿责任限制	314
基础知识	314
一、海事赔偿责任限制的概念	314
二、责任主体	314

三、限制性债权	315
四、非限制性债权	316
五、海事赔偿责任限制权利的丧失	317
六、责任限额	318
七、责任限制基金 (limitation fund)	319
八、海事赔偿责任限制计算原则	320
九、海事赔偿责任限制的国际公约	321
专题研讨	323
一、关于海事赔偿责任限制优先适用原则	323
二、承运人与海事赔偿责任限制	328
三、船舶碰撞致一船沉没, 非沉船所有人对沉船清除费用是否 可限制赔偿责任	329
四、因船舶触碰产生的清障打捞费用是否可以限制赔偿责任问题	331
五、在建船舶试航责任限制问题	333
六、设立责任限制基金的法律后果	337
七、人身伤亡连带责任与海事赔偿责任限制的协调	338
八、如何理解《海商法》第 215 条的“先抵销, 后限制”原则	341
九、中国法下责任限制权利丧失的理解	343
第十二章 船舶污染损害赔偿	346
基础知识	346
一、我国参加的《1992 年国际油污损害民事责任公约》 及相关的船舶污染国际立法	346
二、船舶污染损害赔偿国际公约的一般规定	347
三、船舶污染损害赔偿国内立法	350
四、国际油污损害赔偿机制的新发展	352
专题研讨	354
一、船舶油污的法律适用问题	354
二、船舶污染损害的责任主体	356
三、油污损害赔偿连带责任问题	357
四、清污费用的法律性质	359
五、油污损害赔偿范围	362
六、油污损害的举证责任问题	365
七、对我国《海商法》第 208 条第 2 项的理解	365
八、船舶碰撞导致油污的请求权实施	366
九、《防治船舶污染海洋环境管理条例》引发的思考之一	367
十、船舶燃油清污费责任人是否可限制赔偿责任	368
第十三章 海上保险	371
基础知识	371
第一节 一般规定	371

一、海上保险合同的概念	371
二、海上保险合同的性质和特点	371
三、海上保险合同的主要内容	372
第二节 合同的订立、解除和转让	373
一、保险合同的订立	373
二、保险合同的解除	374
三、保险合同的转让	374
四、预约保险	375
第三节 被保险人的义务	375
一、及时交纳保险费 (premium) 的义务	375
二、严格遵守保证义务	375
三、防灾防损义务	376
四、危险增加时的通知义务	376
五、出险时的通知义务	377
六、出险后的施救义务	377
第四节 保险人的义务	377
一、保险人的赔付责任	377
二、赔偿限度 (measurement of indemnity)	377
三、不足额保险的适用	378
四、连续损失 (successive loss)	378
五、施救费用 (sue and labour)	378
六、被保险人的故意行为 (intent act)	379
七、保险人的免责 (exemption)	379
第五节 保险标的的损失和委付	380
一、保险标的的损失	380
二、保险标的的委付	381
三、物上代位权	382
第六节 保险赔偿的支付	382
一、代位求偿权 (subrogation)	382
二、保险人放弃对保险标的的权利和解除其义务的规定	384
三、船东互保协会	384
专题研讨	387
一、最大诚信原则及与诚实信用原则的关系	387
二、可保利益问题	390
三、关于保证	394
四、被保险人的通知义务与告知义务的区别	397
五、“风险=保险利益”的说法是否正确	399
六、预约保险合同与航次保单各自的效力及其相互关系	401
七、预约保险合同项下的货物发生灭失后才向保险人申报， 保险人是否应该承担赔偿责任	401

八、拒收险条款的效力问题	402
九、保险赔偿举证责任	405
十、海上保险法面临的挑战	406
第十四章 时效	412
基础知识	412
一、时效的概念	412
二、海上货物运输合同的诉讼时效	412
三、海上旅客运输合同的诉讼时效	413
四、船舶租用合同的诉讼时效	413
五、船舶拖航合同的诉讼时效	414
六、船舶碰撞诉讼时效	414
七、海难救助时效	414
八、共同海损时效	414
九、海上保险时效	415
十、船舶油污损害诉讼时效	415
十一、时效的中止和中断	416
专题研讨	417
一、完善海上货物运输合同时效规定	417
二、关于协议延长时效	418
第十五章 涉外关系的法律适用	419
基础知识	419
一、我国参加的国际条约的适用	419
二、合同关系的法律适用	419
三、船舶所有权的法律适用	420
四、船舶抵押权的法律适用	421
五、船舶优先权的法律适用	421
六、船舶留置权的法律适用	421
七、船舶碰撞的法律适用	422
八、共同海损的法律适用	422
九、海事赔偿责任限制的法律适用	423
专题研讨	424
涉外海事法律适用问题	424
第十六章 附则	428
基础知识	428
一、计算单位	428
二、生效	428
参考文献	429