



全国高等学校应用型法学人才培养系列规划精品教材

总主编 / 谈萧

# 国际私法

主编◎余丽萍 张丽珍

Private International Law



华中科技大学出版社

<http://www.hustp.com>

- 广东省高等学校教学质量与教学改革工程本科类项目“法学专业综合改革试点”  
(粤教高函〔2012〕204号)建设成果
- 广东省本科高校教学质量与教学改革工程建设项目“法学专业系列特色教材”  
(粤教高函〔2014〕97号)建设成果

全国高等学校应用型法学人才培养系列规划精品教材

总主编 / 谈萧

# 国际私法

Private International Law

主 编 余丽萍 张丽珍  
副主编 李 洁 陆 寰 屈 凌  
王 艺 张 弛 高 升



华中科技大学出版社

<http://www.hustp.com>

中国·武汉

## 内 容 提 要

本书内容主要包括四大部分,即总论部分、法律适用部分、程序部分和区际私法部分。本书虽在谋篇布局 and 编排体例上与其他教材无异,但在章节架构和内容设计上依然具有匠心独运之处,主要表现在以下四个方面。第一,专设“特殊商事领域的法律适用”一章。此为契合 2012 年《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法涉外民事关系法律适用法〉若干问题的解释(一)》第 3 条的规定,在内容上集中论述票据、海事、民用航空和破产关系的法律适用。第二,理论阐释佐以实践案例。本书几乎每节之初必先以最新或经典案例引出该节所要探讨问题,之后再详尽论述相关理论内容及法律规定,最后在每节结尾之处再次例举案例以将前述理论内容寓于实践。第三,内容新颖,例证充分。本书内容紧跟国际私法立法最新动态,国内涉外民事关系法律适用法及其司法解释深入浅出,国外的晚近立法示例巧妙安排,从罗马诸条例至《选择法院协议公约》,不一而足。第四,每章结束之后的练习题安排合理。每章之后附具的练习题贴合该章节主旨,题型多样,内容丰富,网罗往年司法考试题目和重大影响之案例,极具温故知新之效。

### 图书在版编目(CIP)数据

国际私法/余丽萍,张丽珍主编. —武汉:华中科技大学出版社,2014.11

ISBN 978-7-5680-0525-8

I. ①国… II. ①余… ②张… III. ①国际私法—高等学校—教材 IV. ①D997



### 国际私法

余丽萍 张丽珍 主编

策划编辑:周小方

责任编辑:封力煊

封面设计:刘 卉

责任校对:何 欢

责任监印:周治超

出版发行:华中科技大学出版社(中国·武汉)

武昌喻家山 邮编:430074 电话:(027)81321915

录 排:华中科技大学惠友文印中心

印 刷:武汉科源印刷设计有限公司

开 本:787mm×1092mm 1/16

印 张:29 插页:2

字 数:703千字

版 次:2015年2月第1版第1次印刷

定 价:49.80元



华中科技大学

本书若有印装质量问题,请向出版社营销中心调换  
全国免费服务热线:400-6679-118 竭诚为您服务  
版权所有 侵权必究

全国高等学校应用型法学人才培养系列规划精品教材

## 编委会

总主编 谈 萧

编 委 (以姓氏拼音为序)

|     |     |     |     |     |     |     |
|-----|-----|-----|-----|-----|-----|-----|
| 蔡国芹 | 蔡镇江 | 曹 智 | 陈 默 | 陈 群 | 陈文华 | 丁永清 |
| 杜启顺 | 方 元 | 傅懋兰 | 高留志 | 高 涛 | 管 伟 | 郭双焦 |
| 韩自强 | 洪亦卿 | 姜福东 | 李华武 | 李锦辉 | 李 亮 | 李 鑫 |
| 宁教铭 | 钱锦宇 | 强晓如 | 秦 勇 | 邱志乔 | 申慧文 | 谈 萧 |
| 王国柱 | 王金堂 | 王丽娜 | 谢登科 | 谢惠加 | 谢雄伟 | 杨春然 |
| 杨 柳 | 余丽萍 | 余耀军 | 张 斌 | 张丽珍 | 张玫瑰 | 张素伦 |
| 赵海怡 | 周汉德 |     |     |     |     |     |

支持机构

指南针司法考试培训学校

众合司法考试培训学校

LAW

# 总序

## Introduction

近年来,随着法治事业的不断推进,我国各个层次的法学教育蓬勃发展。法学教材建设是法学教育的一个重要环节,当前我国法律实践日益丰富多彩,法学教育的内容更新、方法变化,以及交叉学科的涌现,都对法学教材的建设提出了新要求。

我国法制建设历经 30 余年,各个法律领域的大规模立法活动已基本完成,法制建设已开始向司法角度转型。在此背景下,法学教育也应实现面向司法实践的转型。自 2002 年开始实施国家统一司法考试,我国已建立起严格的司法职业准入制度。面向法律职业培养应用型法学专业人才,是我国绝大部分高校法学院系的核心任务,进入司法实践领域工作,也是绝大部分法学专业毕业生的首要选择。

针对法制建设和法学教育的转型,法学教材必须在理论与实践相结合方面做出更大的努力,以适应司法职业准入和司法实践的需要。为此,我利用我本人所承担的省级法学专业综合改革项目和省级系列法学精品教材建设项目的支持,组织了全国近 50 所高校 100 余名法学教师以及部分律师、法官、检察官,编写了这套“全国高等学校应用型法学人才培养系列规划精品教材”。全套教材约 40 部,包括法学专业主干课程和部分模块课程,统一编写体例,分批推进出版。

本套教材定位于法律职业教育,以法律思维训练和法律事务处理能力培养为导向,通过案例引导、法庭模拟、司考真题、技能训练、纠纷解决等模块和环节设计,配合系统法理和法律知识讲授,致力于打造最有影响力的法律职业教育教材品牌。总结来看,本套教材具有如下六个特点:

### 1. 注重应用性和时代性

本套教材从编写体例上要求有较强的解决实务问题的针对性,以法律技能培养为主旨。在编写过程中,各教材力争对当今社会生活中的主要法律现象有所反映,并引导学生

用成熟、具有通说性的法学理论加以理解和解释,使教材更贴近现实法律生活,体现时代性,也便于学生理解与掌握。

## 2. 教学形式的多样化

当前,法学教学方式方法已呈现多样化的趋势,有案例教学法、模拟现场教学法、情景教学法、讲座式教学法等。本套教材在编写过程中充分融入这些教学方法,摒弃了传统教材较死板的叙述讲授式的教学方法。为了配合教师教学和学生自主学习的需要,本套教材还制作了电子课件(PPT)供教学者利用。

## 3. 教材体例的新颖性

本套教材内容以基本法律概念、法律程序和法律方法等体现实操性的知识、技能为主。教材中穿插体例新颖的多个栏目,如知识目标、能力目标、案例引导、典型判例、情景模拟、背景材料、文化长廊、技能训练、实践活动、练习思考等内容。

## 4. 教学内容的科学性

本套教材在知识内容编写方面特别注意科学性,概念表述严谨,选取无争议的法律概念和定义阐述相关知识。每章节教学内容以目标任务为导向,目标任务以项目组或角色扮演的方式加以设计,引导学生完成。

## 5. 学理上的适当拓展

本套教材的教学内容除了严谨性要求外,在学理上也希冀能有所拓展。按法学理论和法律制度的逻辑顺序展开教材知识内容,同时也利用到其他学科知识、理论与方法作为分析工具,如社会学的田野调查方法、经济学的成本收益分析方法,心理学的需求、动机与行为分析方法等,但它们从属于教材整体法律科学逻辑的需要,避免大量分析性、研究性内容。

## 6. 适应法律职业资格考试和法律实务技能培养的需要

全套教材充分考虑国家统一司法考试及其他重要法律职业资格考试(如企业法律顾问资格考试)的要求,强调法律实务处理过程,强化技能培养与训练,侧重实操知识介绍,并强调技能与方法介绍的系统性、完整性与模块化。

高校教材及学术著作由于其专业性和学术性,一般很难通过销售来实现收支平衡。除了少量的政府资助项目,高校教材及学术著作在现行体制下缺乏充分的出版服务平台支持。而高校教材及学术著作的作者、读者和使用群体又具备较高的个人素质和良好的发展潜力,为此,我本人一直希望搭建一个高校教材及学术著作写作与民间出版资助的合作平台。希望在此平台上,将民间力量与高校及科研机构的智力资源有效地嫁接在一起,建立一个高校教材及学术著作的自助出版维持机制,改变目前学者及科研人员尤其是人文社会科学学者出版著作完全依赖政府资助的局面,同时利用优秀人文社会科学成果在“全民阅读计划”中的传媒价值,充分回馈民间支持者。

在上述愿景之下,利用我本人主持的有关教学改革项目经费的前期支持,近两年我花

费了很多精力来搭建上述平台。本套教材的出版就是上述平台搭建的一个初步成果。

在我的出版平台思想的鼓舞下,全国近 50 所高校 100 余名法学教授、博士、讲师以及部分律师、法官、检察官,以自己宝贵的智力资源和对法学教育事业的热爱,加入了本套教材的编写团队;华中科技大学出版社和武汉大学出版社,不计一时的市场得失,为本套教材的出版提供了优质的出版服务;指南针、众合、万国等司法考试培训机构及部分教育服务机构,热心教育事业,为本套教材的出版提供了支援。

组织编写和搭建平台工作,其中辛苦与顿挫,自不待言。然而,正是有了前面同仁及机构的鼎力支持,让我感到这个事业是值得坚持下去的。在这里,我要深深感谢他们的付出,并向他们的热忱表达敬意!

谌箭

2014 年 12 月 15 日于广州工作室

# || 前言 ||

## Preface

记得2008年9月,武汉大学法学院博士生导师和新生见面座谈时,肖永平教授谈起带学生参加国际商事仲裁模拟庭比赛的一段经历。在维也纳一家中餐馆,大家落座后,发现餐桌上立着一则英文说明,详细介绍使用筷子的几个步骤。于是,肖老师让学生严格按照使用说明试一试,结果竟然没有一个人会用筷子。由此可见,脱离了实践的理论,是多么苍白无力,法律学习亦如此。

国际私法,作为调整不同国家或法域之间民商事法律冲突的法律手段,因其国际性与复杂性,变得更加晦涩难懂。法国著名国际私法学者兼法官达让特莱曾抱怨,国际私法教授自己满头雾水不说,更害得学生不知所措。学生深陷国际私法阴郁的沼泽泥潭之中,苦苦挣扎,无法自拔。如何帮助学生走出困境,成为令国际私法学者头痛的一大难题。

从根本上来说,法学是一门应用型学科,而作为实践性极强的部门法,国际私法自然离不开实践的检验和矫正,唯有将其反复应用于实际生活中,才能更好地领悟国际私法的内涵,找到一条走出这片沼泽泥潭的坚实之路。

有鉴于此,本书在学以致用方面做了大胆的尝试,以案例引导为切入点,结合实例分析、实践活动、司法考试练习,培养学生发现问题进而分析和解决实际难题的能力。同时,在教材所附赠的光盘里,除了附有每章节的PPT课件之外,还增加了相关英文文献选读,辅助学生提高专业英语水平,以适应国际社会法治化与经济全球化的需要。

因此,本书不仅对法学本专科学学生适用,而且对法学硕士研究生、参加全国统一司法考试的考生以及从事涉外法律实务人士同样适用。

本书的参编人员大多有过国际私法博士研究生阶段的研习,具有较为深厚的理论功底,从教多年,并且拥有执业律师或国际商事仲裁员的丰富实践经验,为确保教材的质量奠定了良好的基础。本书各章编写人员及分工如下:

张弛(第一章);王艺(第二章、第六章、第八章);屈凌(第三章、第四章、第十六章);张丽珍(第五章、第十一章、第十二章);陆寰(第七章、第九章、第十四章);余丽萍(第十章、



第十三章、第十五章);李洁(第十七章、第十八章);高升(第十九章)。

此外,青岛大学法学院国际法研究生程凌、王惠,华东政法大学国际法研究生石胜因为本书的编写和校对做了大量细致的工作,特此表示衷心的感谢。

由于时间仓促,本书的编写难免有所疏漏,敬请批评指正。

编者

2014年11月



## 教学课件资源申请表

填表时间：\_\_\_\_\_年\_\_\_\_月\_\_\_\_日

|                                                                                            |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------|----|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------------------------------------------------------|---------|--------------------------------------------------------------------------------------|-----------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 1. 以下内容请教师按实际情况写,★为必填项。                                                                    |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| 2. 学生根据个人情况如实填写,相关内容可以酌情调整提交。                                                              |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| ★姓名                                                                                        |    | ★性别                                                                                                                                                 | <input type="checkbox"/> 男 <input type="checkbox"/> 女   | 出生年月    |                                                                                      | ★职务             |                                                                                                                     |
|                                                                                            |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      | ★职称             | <input type="checkbox"/> 教授 <input type="checkbox"/> 副教授<br><input type="checkbox"/> 讲师 <input type="checkbox"/> 助教 |
| ★学校                                                                                        |    |                                                                                                                                                     |                                                         | ★院/系    |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| ★教研室                                                                                       |    |                                                                                                                                                     |                                                         | ★专业     |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| ★办公电话                                                                                      |    |                                                                                                                                                     | 家庭电话                                                    |         |                                                                                      | ★移动电话           |                                                                                                                     |
| ★E-mail<br>(请清晰填写)                                                                         |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      | ★QQ号/微信号        |                                                                                                                     |
| ★联系地址                                                                                      |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      | ★邮编             |                                                                                                                     |
| ★现在主授课程情况                                                                                  |    |                                                                                                                                                     | 学生人数                                                    | 教材所属出版社 | 教材满意度                                                                                |                 |                                                                                                                     |
| 课程一                                                                                        |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         | <input type="checkbox"/> 满意 <input type="checkbox"/> 一般 <input type="checkbox"/> 不满意 |                 |                                                                                                                     |
| 课程二                                                                                        |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         | <input type="checkbox"/> 满意 <input type="checkbox"/> 一般 <input type="checkbox"/> 不满意 |                 |                                                                                                                     |
| 课程三                                                                                        |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         | <input type="checkbox"/> 满意 <input type="checkbox"/> 一般 <input type="checkbox"/> 不满意 |                 |                                                                                                                     |
| 其他                                                                                         |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         | <input type="checkbox"/> 满意 <input type="checkbox"/> 一般 <input type="checkbox"/> 不满意 |                 |                                                                                                                     |
| 教材出版信息                                                                                     |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| 方向一                                                                                        |    | <input type="checkbox"/> 准备写 <input type="checkbox"/> 写作中 <input type="checkbox"/> 已成稿 <input type="checkbox"/> 已出版待修订 <input type="checkbox"/> 有讲义 |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| 方向二                                                                                        |    | <input type="checkbox"/> 准备写 <input type="checkbox"/> 写作中 <input type="checkbox"/> 已成稿 <input type="checkbox"/> 已出版待修订 <input type="checkbox"/> 有讲义 |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| 方向三                                                                                        |    | <input type="checkbox"/> 准备写 <input type="checkbox"/> 写作中 <input type="checkbox"/> 已成稿 <input type="checkbox"/> 已出版待修订 <input type="checkbox"/> 有讲义 |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| 请教师认真填写表格下列内容,提供索取课件配套教材的相关信息,我社根据每位教师/学生填表信息的完整性、授课情况与索取课件的相关性,以及教材使用的情况赠送教材的配套课件及相关教学资源。 |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| ISBN(书号)                                                                                   | 书名 | 作者                                                                                                                                                  | 索取课件简要说明                                                |         |                                                                                      | 学生人数<br>(如选作教材) |                                                                                                                     |
|                                                                                            |    |                                                                                                                                                     | <input type="checkbox"/> 教学 <input type="checkbox"/> 参考 |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
|                                                                                            |    |                                                                                                                                                     | <input type="checkbox"/> 教学 <input type="checkbox"/> 参考 |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |
| ★您对与课件配套的纸质教材的意见和建议,希望提供哪些配套教学资源:                                                          |    |                                                                                                                                                     |                                                         |         |                                                                                      |                 |                                                                                                                     |

## 教学支持说明

“全国高等学校应用型法学人才培养系列规划精品教材”系华中科技大学出版社“十二五”规划重点教材。

为了改善教学效果,提高教材的使用效率,满足高校授课教师的教学需求,本套教材备有与纸质教材配套的教学课件(PPT 电子教案)。

为保证本教学课件及相关教学资料仅为教材使用者所得,我们将向使用本套教材的高校授课教师和学生免费赠送教学课件或者相关教学资料,烦请授课教师和学生通过电话、邮件或加入法学图书出版新视野 QQ 群等方式与我们联系,获取“教学课件资源申请表”文档并认真准确填写后发给我们,我们的联系方式说明如下:

地址:湖北省武汉市珞喻路 1037 号华中科技大学出版社有限责任公司营销中心

邮编:430074

电话:027-81321902

传真:027-81321917

E-mail:yingxiaoke2007@163.com

法学图书出版新视野 QQ 群号:368646121

# 目录

## Contents

|                       |      |
|-----------------------|------|
| 第一章 国际私法的概念           | / 1  |
| 第一节 国际私法的调整对象         | / 1  |
| 第二节 国际私法的名称、范围和定义     | / 7  |
| 第三节 国际私法的渊源           | / 13 |
| 第四节 国际私法的基本原则         | / 30 |
| 本章练习                  | / 33 |
| 第二章 国际私法立法与学说的历史发展    | / 35 |
| 第一节 国际私法的萌芽阶段         | / 35 |
| 第二节 法则区别说时代(13—18 世纪) | / 37 |
| 第三节 近代国际私法(19 世纪)     | / 41 |
| 第四节 当代国际私法(20 世纪)     | / 44 |
| 第五节 统一国际私法立法史         | / 53 |
| 第六节 中国国际私法的历史         | / 54 |
| 本章练习                  | / 59 |
| 第三章 国际私法的主体           | / 60 |
| 第一节 自然人               | / 61 |
| 第二节 法人                | / 69 |
| 第三节 国家                | / 75 |

#### 第四节 国际组织 / 80

#### 本章练习 / 84

### 第四章 外国人的民商事法律地位 / 86

#### 第一节 外国人民商事法律地位的历史变迁 / 87

#### 第二节 外国人民商事法律地位的主要法律制度 / 89

#### 第三节 外国人在中国的民事法律地位 / 94

#### 本章练习 / 98

### 第五章 冲突规范和准据法 / 100

#### 第一节 冲突规范 / 100

#### 第二节 准据法 / 111

#### 本章练习 / 117

### 第六章 冲突规范的运用 / 120

#### 第一节 识别 / 120

#### 第二节 反致 / 125

#### 第三节 公共秩序保留 / 131

#### 第四节 法律规避 / 136

#### 第五节 外国法的查明 / 139

#### 本章练习 / 145

### 第七章 权利能力和行为能力的法律适用 / 146

#### 第一节 自然人民事权利能力的法律适用 / 146

#### 第二节 自然人行为能力的法律适用 / 150

#### 第三节 法人权利能力和行为能力的法律适用 / 153

#### 本章练习 / 156

### 第八章 民事法律行为、民事代理及时效的法律适用 / 158

#### 第一节 民事法律行为的法律适用 / 158

#### 第二节 代理 / 162

#### 第三节 时效的法律适用 / 170

#### 本章练习 / 173

## 第九章 物权的法律适用 / 175

第一节 物之所在地法原则 / 176

第二节 国有化问题 / 181

第三节 国际信托的法律适用 / 183

本章练习 / 186

## 第十章 知识产权国际保护的法律适用 / 188

第一节 专利权的法律适用 / 189

第二节 商标权的法律适用 / 194

第三节 著作权的法律适用 / 198

第四节 国际技术转让合同的法律适用 / 202

本章练习 / 206

## 第十一章 合同之债的法律适用 / 209

第一节 合同之债的法律适用概述 / 210

第二节 涉外合同法律适用的具体原则 / 215

第三节 中国涉外合同法律适用的立法和实践 / 223

本章练习 / 230

## 第十二章 非合同之债的法律适用 / 233

第一节 侵权行为之债及其法律冲突 / 233

第二节 一般侵权行为之债的法律适用 / 236

第三节 特殊类型侵权行为之债的法律适用 / 240

第四节 不当得利和无因管理之债的法律适用 / 247

本章练习 / 250

## 第十三章 特殊商事领域的法律适用 / 253

第一节 票据的法律适用 / 254

第二节 海事关系的法律适用 / 260

第三节 民用航空关系的法律适用 / 272

第四节 破产的法律适用 / 275

本章练习 / 282

## 第十四章 婚姻家庭关系的法律适用 / 283

第一节 结婚 / 284

第二节 离婚 / 289

第三节 夫妻关系 / 293

第四节 父母子女关系 / 296

第五节 收养、扶养与监护 / 298

本章练习 / 300

## 第十五章 继承的法律适用 / 302

第一节 法定继承 / 303

第二节 遗嘱继承 / 308

第三节 无人继承财产的处理 / 312

本章练习 / 316

## 第十六章 国际民事诉讼法 / 317

第一节 国际民事诉讼法概述 / 319

第二节 外国人的民事诉讼地位 / 322

第三节 国际民事诉讼司法管辖权 / 329

第四节 国际私法中的司法协助 / 340

第五节 外国法院判决的承认与执行 / 350

本章练习 / 355

## 第十七章 国际商事仲裁法 / 358

第一节 国际商事仲裁法概论 / 358

第二节 国际商事仲裁协议 / 370

第三节 国际商事仲裁程序 / 381

第四节 国际商事仲裁的法律适用 / 391

第五节 国际商事仲裁裁决的承认与执行 / 397

本章练习 / 405

## 第十八章 区际法律问题 / 408

第一节 区际法律冲突 / 408

第二节 区际冲突法 / 414

第三节 中国的区际法律冲突 / 419

第四节 中国区际司法协助 / 423

本章练习 / 434

参考文献 / 438

各章习题部分参考答案 / 442

# 第一章 | 国际私法的概念

## 【学习目标】



### ■ 知识目标：

掌握国际私法的调整对象和方法。

掌握国际私法的规范组成和定义。

掌握国际私法的法律渊源和性质。

掌握国际私法的基本原则和作用。

理解国际私法与其他部门法的关系。

了解国际私法和国际私法学体系。

### ■ 能力目标：

能够熟练判断相关案例中所出现的涉外因素。

能够在处理实际问题中运用国际私法的调整方法论来区分各种渊源之间的关系。

## 第一节 | 国际私法的调整对象

## 【案例引导】

### 美国某公司诉西安某进出口公司国际货物买卖合同纠纷案

中国西安某进出口公司有一批电缆。1998年5月15日，西安某进出口公司向老客户美国某公司发出要约，规定15日内承诺有效。美国某公司5月27日以邮政快件形式承诺。由于邮政部门工作失误，将“西安”误作“西宁”，致使该邮件推迟至6月1日才送达西安某进出口公司。该西安公司已于5月31日将该批电缆售给