

鹿特丹规则

The Rotterdam Rules

承运人制度研究

——兼论对中国相关法律制度的影响

STUDY ON THE SYSTEM OF CARRIER

on the influence on the legal system

related to the Chinese

余筱兰◎著



中国政法大学出版社

安徽师范大学法治中国建设研究

鹿特丹规则

承运人制度研究
——兼论对中国相关法律制度的影响

余筱兰◎著



中国政法大学出版社

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

《鹿特丹规则》承运人制度研究：兼论对中国相关法律制度的影响/余筱兰著
北京：中国政法大学出版社，2015.1
ISBN 978-7-5620-5698-0

I. ①鹿… II. ①余… III. ①国际航运公约—研究 IV. ①D993.5

中国版本图书馆CIP数据核字(2014)第271957号

出 版 者 中国政法大学出版社
地 址 北京市海淀区西土城路 25 号
邮寄地址 北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名：中国政法大学出版社)
电 话 010-58908524 (编辑部) 58908334 (邮购部)
承 印 固安华明印业有限公司
开 本 880mm×1230mm 1/32
印 张 9.5
字 数 220 千字
版 次 2015 年 1 月第 1 版
印 次 2015 年 1 月第 1 次印刷
定 价 32.00 元

摘 要

电子商务、集装箱运输、多式联运的迅猛发展给国际海上货物运输带来了新的难题；现有的调整海上货物运输的法律的不统一以及滞后性在新的矛盾出现后显得更为严重，在新的挑战面前力不从心。正是这样的时代背景，迫使国际相关组织和各个国家呼吁建立一部新的、旨在统一国际海上货物运输法律并且能够解决新时代出现的新问题的国际海运公约，于是《鹿特丹规则》应运而生。

关于《鹿特丹规则》的研究，国内外已有很多文章，通过分析可以发现，已有的文章主要集中在研究《鹿特丹规则》的立法背景、立法过程、公约的一些制度创新上，而少有文章对公约的条文进行深入分析和详细

解析，另外，对于公约可能给相关行业，如保险行业、进出口贸易、物流行业、银行等实务部门以及给国内法带来什么影响、多大影响，国内外的研究成果到目前为止还是比较少的。

本书是为了丰富这两大块研究而做的选题。笔者通过对比研读传统海运公约与《鹿特丹规则》，发现《鹿特丹规则》与传统公约在对待海运核心制度——承运人制度的态度上是完全不同的，首先从体制安排上与传统公约不同，这就反映出《鹿特丹规则》与传统公约一个实质性的不同：传统公约没有区分承运人的责任与义务，而《鹿特丹规则》明确地将二者区分开来。从这个角度展开，笔者对《鹿特丹规则》的核心制度——承运人制度，从一个全新的角度进行剖析，认为承运人制度由承运人义务制度、承运人责任制度、承运人特殊制度构成。承运人义务制度的主要内容是承运人适航义务、管货义务、签发单证的义务以及交付货物的义务。承运人责任制度又包括承运人的责任基础、责任期间、责任限制、免责事由以及迟延交付之责任五大内容。承运人的特殊制度，是指《鹿特丹规则》首次纳入国际海运公约的制度，而且是一些颇有争议的制度，甚至包括传统观念认为不合法的制度，包括海运履约方、批量合同、货物控制权以及无单放货。本书还通过理论与实际相结合的方法，分析《鹿特丹规则》可能给我国相关法律制度和行业带来的影响，最后认为，我国暂不适宜加入该公约，而是应该加紧对公约本身条文的研究以及公约对我国相关行业的影响的评估研究，并认为应该吸取公约的一些先进制度，将其纳入我国国内法。

本书分为六章。

第一章分析了传统公约到《鹿特丹规则》的发展。分别从传统三大公约的立法背景、公约内容以及公约的不足方面进行了分析和比较,从而得出《鹿特丹规则》出台的原因;并对《鹿特丹规则》的立法过程和未来发展进行了分析,立法历经十四年,草案三读,最后于2008年通过最终文本;公约带来的新问题比较多,未来发展不容太乐观。

第二章分析了《鹿特丹规则》承运人义务制度。分别从承运人的适航义务、管货义务、签发单证义务以及交付货物义务方面进行了分析。分析了公约将适航义务全程化;管货义务增加装货前的“接收”和卸货后的“交付”两个环节;规定签发的单证不仅仅包括纸质单证,还包括电子运输记录;对交付货物的操作方法作详细规定等的原因及影响。

第三章研究了《鹿特丹规则》承运人责任制度。分别从承运人责任基础、责任期间、责任限制、免责事由以及迟延交付之责任方面进行了分析。《鹿特丹规则》责任基础是在《汉堡规则》责任基础上发展而来的;责任期间为“门到门”,是一个新的规定;责任限制采取双轨制,大幅度提高;免责事由变化比较大,取消航海过失免责、将火灾免责限定在“船上发生的火灾”。对这些变化的成因、内容、影响进行了深入分析。

第四章探讨了《鹿特丹规则》的四大特殊制度。分别是承运主体制度、批量合同制度、货物控制权制度以及无单放货制度。承运主体制度的特殊性主要是承运人识别和海运履约方制度的创设;批量合同内容对公约强制性的背离是美国国内法的国际化;货物控制权制度的创设使得买卖法上的中途停运权得以实现;无单放货制度一定条件下的合法化引起的质疑声多于

赞同声，难以实现立法初衷。

第五章分析了主要航运大国对《鹿特丹规则》的态度。分析了美国、欧盟主要国家（英国、德国和法国）以及日本对待《鹿特丹规则》的态度。美国是《鹿特丹规则》制定时的积极参与者，其利益诉求基本得到实现，故，美国有望在不久的将来批准该公约；欧盟主要国家对该公约的态度不是很积极，源于其观点多未被公约采纳，与本国利益不符；日本国内的实务派对公约不看好，加之日本政府对实务派的支持，日本对该公约的态度非常不积极。

第六章分析了《鹿特丹规则》承运人制度对中国相关法律的影响。分析了公约对我国法律制度和行业的影响，并提出对待《鹿特丹规则》的扬弃：将其先进的、符合我国利益的制度引入我国国内法，对其不适合我国国情的规定摒弃之；同时考虑到可能会有被动适用公约的情况发生，建议目前一方面要完善我国法律，另一方面要加强对公约的评估研究。

目 录

摘要..... I

引言..... I

(一、写作背景..... I / 二、综述范围..... 4 /
三、选题的意义..... 10 / 四、研究方法..... 11)

第一章

从传统公约到《鹿特丹规则》 13

第一节 传统公约的产生与缺陷..... 14

(一、《海牙规则》 14 / 二、《海牙-维斯比规则》 22 /
三、《汉堡规则》 26)

第二节 《鹿特丹规则》的产生与未来..... 31

(一、立法背景..... 31 / 二、立法过程及会议成果..... 33 /
三、公约的未来..... 41)

承运人义务制度……46

第一节 适航义务……47

(一、“适航义务”的发展历程……47 / 二、《鹿特丹规则》适航义务的内容……54 / 三、《鹿特丹规则》适航义务的影响……58)

第二节 管货义务……63

(一、传统公约管货义务的规定……63 / 二、《鹿特丹规则》管货义务的修改……68 / 三、《鹿特丹规则》管货义务之评价……71)

第三节 签发单证的义务……75

(一、签发单证的对象探讨……77 / 二、电子运输记录……78 / 三、评价……84)

第四节 交付货物的义务……85

(一、《鹿特丹规则》与传统公约之比较……85 / 二、《鹿特丹规则》货物交付规则之先进性……88 / 三、《鹿特丹规则》货物交付规则之不足……93)

《鹿特丹规则》承运人责任制度……96

第一节 责任基础……97

(一、归责原则……98 / 二、不同公约的归责原则……105 / 三、除外风险……110 / 四、举证责任……112 / 五、对《鹿特丹规则》责任基础的总结……119)

第二节 责任期间……121

(一、承运人“责任期间”解析……121 / 二、《鹿特丹规则》与传统公约中的责任期间之比较……122 / 三、对《鹿特丹规则》“门到门”责任期间的评价……126)

第三节 责任限制……128

(一、责任限制基本分析……129 / 二、现行国际公约关于责任限制规定之缺陷……133 / 三、《鹿特丹规则》责任限制及其不

足.....137)

第四节 免责事由.....145

(一、承运人的免责事项.....145 /二、承运人的受雇人、代理人的免责事项.....158)

第五节 迟延交付之责任.....164

(一、《鹿特丹规则》与传统公约关于迟延交付的规定.....164 /
二、迟延交付的成因.....165 /三、迟延交付的认定标准.....168 /
四、迟延交付的责任承担.....170)

第四章

《鹿特丹规则》 承运人特殊制度.....175

第一节 承运主体制度.....175

(一、承运人的识别问题.....175 /二、海运履约方制度的创设.....177 /三、海运履约方制度的评价.....183)

第二节 批量合同制度.....185

(一、批量合同制度的引入.....185 /二、批量合同内容对公约强制性规定的背离.....188 /三、对批量合同内容背离公约之限制.....190 /四、评 价.....194)

第三节 货物控制权制度.....195

(一、《鹿特丹规则》引入货物控制权的缘由.....195 /二、货物控制权的几个问题.....198 /三、对货物控制权制度的评价.....202)

第四节 无单放货制度.....202

(一、无单放货制度设计的背景.....203 /二、《鹿特丹规则》无单放货之规定.....208 /三、对无单放货制度的评价.....210)

第五章

世界主要航运大国对《鹿特丹规则》的态度.....213

第一节 美 国.....214

(一、美国国内法对《鹿特丹规则》的影响.....215 /二、《鹿特

丹规则》对美国的影响.....220 /三、《鹿特丹规则》在美国的未来.....226)

第二节 欧盟主要国家.....228

(一、英 国.....228 /二、德 国.....232 /三、法 国.....238)

第三节 日 本.....240

(一、实务派不积极.....240 /二、应付式的建议.....240 /
三、对日本态度的分析与评价.....242)

《鹿特丹规则》承运人制度对中国的影响.....244

第一节 《鹿特丹规则》承运人制度对我国

法律制度的影响.....245

(一、对提单制度的影响.....245 /二、对承运人义务制度的影响.....247 /三、对承运人责任制度的影响.....250 /四、对无单放货制度的影响.....253 /五、对海上保险法律制度的影响.....254)

第二节 中国对《鹿特丹规则》的扬弃.....259

(一、国内对待《鹿特丹规则》的几种态度.....259 /二、《鹿特丹规则》在中国的未来.....263)

结 语.....276

参考文献.....280

后 记.....293

引言

一、写作背景

在国际航运中，海运一直是最有效、最安全和最受欢迎的运输方式，特别是对大宗货物的运输。据统计，海上货物运输方式承担了世界贸易运输总量的90%。可见，海运对发展国际经济起着至关重要的作用。但是由于种种原因，比如经济危机、海盗行为等，国际海上货物运输业的发展受到了阻碍。另外，电子商务的发展导致海上货物运输对电子单证的使用极为频繁；多式联运的发展，海上运输和陆上运输的联合运输越来越普遍，集装箱运输的迅猛发展（据统计，港口集装箱承载着国际贸易中80%以上的运输量）等因素构成了对现行国际海运公约的严峻挑战。国际社会和国际组织关

于制定一部新的统一的海上货物运输公约的呼声日益高涨。《鹿特丹规则》的产生,就是在这样的时代背景下,即为了构建一部统一的海上货物运输公约,取代目前《海牙规则》、《海牙-维斯比规则》、《汉堡规则》“三足鼎立”的局面,实现海运公约的“大一统”。

《鹿特丹规则》,全称是《联合国全程或部分海上国际货物运输合同公约》(United Nations' Convention on Contract of Carriage of Goods Wholly or Partly by Sea, 2008),^{[1][2]}2008年12月11日获得联合国国际贸易法律委员会(UNCITRAL)大会通过,^[3]2009年9月23日在荷兰鹿特丹举行签字仪式,^[4]对各国开放签署,并将该公约定名为《鹿特丹规则》。《鹿特丹规则》是国际海事委员会CMI(International Maritime Committee)花费4年的时间,然后移交联合国国际贸易法律委员会UNCITRAL(United Nations Commission on International Trade Law)成立的第三工作组花费8年时间共同研究的成果。^[5]公约将在第20个国家批准之后生效。公约因签署国家未达到法定要求,到目前为止尚未生效。其生效条件为,“该规则于第20份批准书、接受书、核准书或加入书交存之日起1年期满后的下一个月第一日生效”。^[6]

[1] 参见 General Assembly Resolution 63/122. prgf. 3.

[2] 《鹿特丹规则》的最终文本被附在联合国大会决议 63/122 之后,参见 U. N. Doc. A/RES/63/122/11 Doc. 2008.

[3] 参见 General Assembly Resolution 63/122. prgf. 2.

[4] 在此次签字仪式上,有16个国家在《鹿特丹规则》上签字:刚果、丹麦、法国、加蓬、加纳、希腊、几内亚、荷兰、尼日利亚、挪威、波兰、塞内加尔、西班牙、瑞士、多哥和美国。

[5] M. F. Sturley: The United Nations Commission on International Trade Law's Transport Law Project: An Interim View of a Work in Progress [J]. 39Tex. Int'l L. J. 65, 2003: (68).

[6] 该公约第94条第1款规定:“本公约于第20份批准书、接受书、核准书或加入书交存之日起1年期满后的下一个月第一日生效。”

《鹿特丹规则》旨在协调在国际货物全程或部分海上运输中承运人和货方的利益，以求达到利益平衡。该公约是对传统三公约的极大突破与创新，全文共有 18 章 96 条。《鹿特丹规则》是继 1924 年《统一提单的若干法律规定的国际公约》（International Convention for the Unification of Certain Rules of Law Relating to Bills of Lading, 1924，简称《海牙规则》）、1968 年《修改〈统一提单若干法律规定的国际公约〉议定书》（Protocol to Amend the International Convention for the Unification of Certain Rules of Law Relating to Bills of Lading, 1968，简称《海牙-维斯比规则》）和 1978 年《联合国海上货物运输公约》（United Nations Convention on the Carriage of Goods by Sea, 1978，简称《汉堡规则》）之后，国际海上货物运输合同法领域内的又一部重要的统一实体法公约。

传统公约的出台是应时代所需，而其存在的种种缺陷，又导致了新公约的诞生。有学者认为，《鹿特丹规则》作为国际社会寻求取代三大海上国际货物运输公约的法律文件，有着它自身的先进性，表现在：“它平衡了承托之间的利益；努力寻求与以前三大海上国际货物运输公约的统一；顺应了海上货物运输方式的新变革和新发展；尽力减少和其他有关货物运输公约的法律冲突，增进国际贸易和海上航运的发展。”^{〔1〕}尽管对《鹿特丹规则》的诞生也不乏质疑的观点。《鹿特丹规则》的诞生是国际海上货物运输领域的一件大事。无论它是否会生效，会在多久的将来生效，《鹿特丹规则》对国际海上货物运输法律统一化进程都是一个里程碑式的海运公约。

〔1〕 参见王威.《鹿特丹规则》下海运履约方法法律制度研究——兼论对中国和东盟海运立法的影响 [D]. 博士学位论文. 大连: 大连海事大学, 2011.

二、综述范围

自2008年《鹿特丹规则》获得通过,2009年对外放开签署以来,国内外对《鹿特丹规则》的研究呈现上升趋势。笔者从万方数据库中搜索得知,国内关于《鹿特丹规则》的学术论文有近三百篇,其中在核心期刊发表的有31篇,学位论文有硕士论文57篇,博士论文5篇,会议论文1篇,报纸全文9篇。通过Westlaw跨库检索“Rotterdam Rules”,共有文章62篇(截至2012年11月底)。

笔者以年份为主线,对国内外研究《鹿特丹规则》的核心期刊上发表的学术论文作了一个汇总统计:

2008年及之前,由于《鹿特丹规则》还未诞生,故在此,对国内学者们针对草案发表的诸多文章不作汇总。国外,2008年关于草案的文章比较少,故一并列举,主要有5篇,分别是Burden of Proof and Allocation of Liability for Loss due to a Combination of Causes under the New Rotterdam Rules; Some General Criticisms of the Rotterdam Rules; And Then There Were the Rotterdam Rules; The Fundamental Duties of the Carrier under the Rotterdam Rules; Transport Law for the Twenty-first Century: An Introduction to the Preparation, Philosophy, and Potential Impact of the Rotterdam Rules。

2009年,国内主要有5篇,国外主要有10篇,研究的内容主要是公约的适用范围、公约的以下创新制度等,分别是:姚莹《〈鹿特丹规则〉对承运人“凭单放货”义务重大变革之反思——交易便利与交易安全的对弈》;郭萍、张文广《〈鹿特丹规则〉述评》,该文将《鹿特丹规则》与传统三规则作了一个比较分析,从公约适用范围的扩大、承运人责任的变化、赔偿限额的提高、海运履约方等方面进行了探讨;姚新超《简述〈鹿特丹规则〉》,从承

运人责任制度、批量合同、海运履约、托运人责任、单证托运人、货物控制权、无单放货方面对《鹿特丹规则》进行了分析；陈敬根、关正义《〈鹿特丹规则〉下混合原因致货物毁损时赔偿责任的分担》；姚新超、冷柏军《〈鹿特丹规则〉下贸易商权利与义务的变化》，从托运人的角度分析了《鹿特丹规则》与传统公约的不同。^{〔1〕}

2010年国内主要有12篇，国外大致有22篇，研究内容集中在托运人的义务变化、提单制度、多式联运，分别是：汪中华《〈鹿特丹规则〉下托运人义务变化的初探》；刘兴莉《海事货物索赔管辖权的国际统一——评〈2008年鹿特丹规则〉第14章管辖权规则》；吕鸣《〈鹿特丹规则〉下提单功能的缺失与重塑》；陈玉梅《论〈鹿特丹规则〉对履约方的规制——对我国多式联运中运输责任主体的反思》；张敏、王亚男《〈鹿特丹规则〉对提单制度的影响》；王威《我国航运业引入〈鹿特丹规则〉的障碍及其解决路径选择——以港口履约方无单放货为例》；阎铁毅《〈鹿特丹规则〉在北极航道的适用》，文中提到承运人保险在《鹿特丹规则》下会更加困难；祁欢《〈鹿特丹规则〉对无单放货承运人责任制度的影响》；邹盈颖《中国法视角下对〈鹿特丹规则〉评估的认识》；张

〔1〕 国外，2009年主要有10篇，分别是 In Search of a Global Theory of Maritime Electronic Commerce; China's Position on the Rotterdam Rules; Forum Selection and Arbitration in the Draft Convention on Contracts for the International Carriage of Goods Wholly or Partly by Sea; Modernizing and Reforming U. S. Maritime Law; The Impact of the Rotterdam Rules United States; Ocean Carrier's Duty of Care to Cargo in Port; The Rotterdam Rules of 2009; A Legal and Economic Analysis of the Volume Contract under The Rotterdam Rules; Selected Issues in Perspective; Chapter 10 of the Rotterdam Rules: Control of Goods in Transit; The Statutory Himalaya-type Protection under the Rotterdam Rules: Capable of Filling the Gaps?; The Rotterdam Rules: A Practical Annotation; The Rotterdam Rules [14]; Conflicts of Conventions in The Rotterdam Rules。

湘兰、向力《〈鹿特丹规则〉货物交付制度探析》；蒋正雄《〈鹿特丹规则〉：海商法发展史上的重要里程碑》；韩立新《〈鹿特丹规则〉下记名提单“物权凭证”功能考探》。^{〔1〕}

〔1〕 国外有 22 篇，分别是：M. F. Sturley, Tomotaka Fujita, Gertjan van der Ziel. The Rotterdam Rules. J. I. M. L. 2010, 16 (6): 485 - 486; The Application of the Rotterdam Rules. Kathleen S. Goddard. J. I. M. L. 2010, 16 (3): 210 - 220; Chester D. Hooper. Book Review. Journal of Maritime Law and Commerce. 41 J. Mar. L. & Com. 144. January, 2010; Kathleen S. Goddard. The Application of the Rotterdam Rules. J. I. M. L. 2010, 16 (3), 210 - 220; Roberto Bergami. Rotterdam Rules; Volume Contracts. Delivery Terms. Transport Documents and Letters of Credit. Vindobona Journal of International Commercial Law & Arbitration. 2010; Michael Lake. Ships, Planes, Trains and Automobiles; How Far Inland Do the Rotterdam Rules Reach? New Zealand Business Law Quarterly. September, 2010; Theodora Nikaki. the Carrier's Duties under the Rotterdam Rules; Better the Devil You Know? 35 Tul. Mar. L. J. 1. Winter 2010; Kerim Atamer. Construction Problems In The Rotterdam Rules Regarding The Performing And Maritime Performing Parties. 41 j. Mar. l. & Com. 469. October, 2010; Aba Delegates Approve "Rotterdam Rules" Resolution. Dispute Resolution Journal February-April, 2010; Pieter H. F. Bekker, Daniel Ginzburg. The "Rotterdam Rules" and Arbitration; Questions and Warning Signs. Dispute Resolution Journal. february-april, 2010. 65 - APR Disp. Resol. J. 68; Francesco Munari. Andrea La Mattina. The Rotterdam Rules and Their Implications for Environmental Protection. J. I. M. L. 2010, 16 (5): 370 - 379; Laurence Ravillon, Helene Tourard, Eric Locquin. Informal Sources of International Business Law. I. B. L. J. 2010, 3, 278 - 293; Proshanto K. Mukherjee. Abhinayan Basu Bal. The Impact of the Volume Contract Concept on the Global Community of Shippers; the Rotterdam Rules in Perspective. J. I. M. L. 2010, 16 (5): 352 - 369; A New Convention for the Carriage of Goods by Sea; The Rotterdam Rules. J. B. L. 2010, 5, 457 - 459; John S. Mo. Determination of Performing Party's Liability under the Rotterdam Rules. A. P. L. R. 2010, 18 (2), 243 - 258 [30]; Javier Andres Franco-Zarate. Colombian Law on Carriage of Goods by Sea; Current Regulation and Some Perspectives Towards an Eventual Ratification of the Rotterdam Rules. J. I. M. L. 2010, 16 (6): 476 - 484; Richard Williams. The Rotterdam Rules; Winners and Losers. J. I. M. L. 2010, 16 (3): 191 - 209; Francesco Berlingieri. Revisiting the Rotterdam Rules. L. M. C. L. Q. 2010, 4 (Nov), 583 - 639; The Carriage of Goods by Sea under the Rotterdam Rules. J. I. M. L. 2010, 16 (5), 413 - 414; The Carriage of Goods by Sea under the Rotterdam Rules. J. I. M. L. 2010, 16 (5): 413 - 414; Richard Zwitter. Cash Against Mate's Receipt under the Rotterdam Rules. J. I. M. L. 2010, 16 (5): 380 - 396; Ellen Eftestol-Wilhelmsson. The Rotterdam Rules in a European Multimodal Context. J. I. M. L. 2010, 16 (4): 274 - 288.