



中国航空法文库

王瀚 总主编

1

国际航空法专论

王 瀚 张超汉 孙玉超◎著

ISSUES ON INTERNATIONAL
AVIATION LAW



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

本丛书获陕西省哲学社会科学重点研究基地——西北政法大学国际法研究中心专项资金、陕西省国际法学学科“三秦学者”科研创新团队专项资金、西北政法大学“‘一带一路’发展战略重大国际法问题研究青年学术创新团队”专项资金、2016年中国法学会部级法学研究一般项目“中国空域管理法律制度的完善研究”（CLS[2016]C45）、2016年陕西省社会科学基金项目“空中丝绸之路经济带建设中的陕西航权开放法律问题研究”（2016F009）资助。

中国航空法文库

王瀚 总主编

1

国际航空法专论

王 瀚 张超汉 孙玉超◎著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

国际航空法专论 / 王瀚, 张超汉, 孙玉超著. —北京: 法律出版社, 2017

(中国航空法文库 / 王瀚主编)

ISBN 978 - 7 - 5118 - 9825 - 8

I. ①国… II. ①王…②张…③孙… III. ①航空法—国际法—研究 IV. ①D993.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 187444 号

国际航空法专论
GUOJI HANGKONGFA ZHUANLUN

王 瀚 张超汉 孙玉超 著

策划编辑 沈小英
责任编辑 似 玉
装帧设计 汪奇峰

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 北京京华虎彩印刷有限公司
责任校对 杜 进
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 财经出版分社
开本 720 毫米 × 960 毫米 1/16
印张 22.75
字数 450 千
版本 2017 年 8 月第 1 版
印次 2017 年 8 月第 1 次印刷

法律出版社 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

网址 / www.lawpress.com.cn

投稿邮箱 / info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱 / jhwq@lawpress.com.cn

销售热线 / 010 - 63939792

咨询电话 / 010 - 63939796

中国法律图书有限公司 / 北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司销售电话:

统一销售客服 / 400 - 660 - 6393

第一法律书店 / 010 - 63939781/9782

西安分公司 / 029 - 85330678

重庆分公司 / 023 - 67453036

上海分公司 / 021 - 62071639/1636

深圳分公司 / 0755 - 83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5118 - 9825 - 8

定价: 68.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

张超汉

甘肃武威人，1982年生，法学博士，国家留学基金委公派加拿大蒙特利尔大学联合培养博士。现任西北政法大学国际法学院讲师、郑斌航空与空间法研究所研究员、上海交通大学凯原法学院博士后研究人员，陕西省国际法学科“三秦学者”科研创新团队学术骨干，《中国航空法评论》执行主编。先后在国际民航组织、韩国首尔国立大学、加拿大蒙特利尔大学从事学术研究工作。



出版专著1部、合著1部。在《现代法学》《法律科学》《北方法学》、*German Journal of Air and Space Law*等刊物发表论文40余篇，中国人民大学书报资料中心《复印报刊资料》转载3篇。主持或参加国家社科基金项目，教育部、司法部、中国法学会、中国博士后科学基金特别资助项目等12项课题。2012年获“全国博士研究生学术新人奖”。

孙玉超

河南永城人，法学博士。现任上海海事大学法学院讲师，硕士研究生导师，上海市法学会航空法研究会理事，研究方向为航空法、金融法。

在《现代法学》《华东政法大学学报》《法律科学》《河北法学》等期刊发表论文20余篇。参与国家社科基金项目、辽宁省社科规划项目等多个课题。

创立了上海超创企业管理有限公司、上海超创企业服务中心、上海超创投资有限公司。





西北政法大学航空法团队合影

(左起：张超汉、于丹、燕福民、王瀚、师怡、张望平、周亚光)

总 序

西北政法大学副校长王瀚教授所率领的致力于航空法和空间法研究的博士研究生团队,将已出版或即将出版的国际航空法著作,作为“中国航空法文库”,实为中国学术史上系统研究国际航空法的首创,对正在飞跃中的中国民航事业认知国际航空法律体系,强化其在国际民航运输上的竞争力,将产生巨大影响。

国际航空法律秩序肇始于1919年《巴黎国际航空公约》、1929年《华沙公约》及1944年《芝加哥航空公约》。国际航空法实际应用则将其切割为二元化,分别定为规范国家间航空合作关系的国际航空公法体系及规范国际民航事业相互权利义务竞合关系的国际航空私法体系。国际航空法律秩序的特性并非一成不变,而是受多元因素的影响与时俱进。科技进步与经济全球化的影响、飞行安全的强化、新反恐安保、法治与环境保护等发展,使国际航空秩序趋向多元化的规范。此种现象导致国际航空法新领域持续扩张,“中国航空法文库”的创建,将提供政府相关单位、民航企业、学术机构及航空法务工作者新的信息,并将鼓舞年青学子学习、研究航空法的兴趣与热忱。

1990年以来中国民航运输业逐渐扩充其运量,现已与欧美鼎足而三。但是对国际航空公法与私法的理解与应用却未与民航事业发展成正比。亚洲各国法学教育亦未重视国际航空法的教学与研究,各学术机构亦未推动对航空法的系统研究与出版。王瀚教授于2012年8月出版《国际航空运输责任法研究》一书,首开中国学者以中文研究国际航空私法的先河,继之规划出版本文库,径将百年来中文国际航空法资料的真空予以填补,实为对中国学术的一大贡献。

“中国航空法文库”将分批出版,涉及国际航空法各种专题,特别是其中属于英美法系的航空产品责任、航空垄断行为法、航空排放问题、航空器融资租赁法等航空私法的新领域均构成对相关航空运输主、客体的一种新挑战。“中国航空法文库”适时提供这些新发展的解决之途,其应用价值自不待言。

西北政法大学80年校庆之际,“中国航空法文库”首批著作出版,实为喜中之喜,值得庆贺。谨作序预祝西北政法大学不仅成为中国与亚洲研究国际航空法的数据中心基地,亦成为亚洲及世界各国研究国际航空法交流与合作的新平台。

亚洲国际航空暨空间法学会会长

程家瑞

2017年8月

目 录

专题一 中国民用航空法律体系研究

中国现代民用航空法律体系的建构与发展	(3)
一、中国民航法律体系的局限及加强体系建设的必要性	(4)
二、中国现代民用航空法律体系的基本架构和应有内容	(11)
三、中国现代民用航空法律体系的现代化、一体化、法典化	(16)
四、结语:期待与行动	(25)

专题二 国际航空法律体制发展趋势研究

国际航空运输法律体制的自由化发展取向	(29)
一、国际航空运输双边法律体制的自由化发展取向	(29)
二、国际航空运输区域法律体制的自由化发展取向	(34)
三、国际航空运输多边法律体制的自由化发展取向	(40)
四、WTO 体制下航空运输法的自由化发展取向	(50)
五、我国航空法律体制自由化发展及完善建议	(52)
从破裂复归统一:迈向新世纪的国际航空运输责任统一法	
——1999 年《蒙特利尔公约》航空运输责任立法的评论与分析	(58)
一、引言	(58)
二、国际社会重构国际航空运输责任体制的原因分析	(59)
三、华沙国际航空运输责任体制现代化和一体化的复归	(65)
四、1999 年《蒙特利尔公约》双梯度责任制度评析	(71)
五、双梯度责任制度对我国国内航空运输责任立法的影响及应对	(78)

专题三 国际航空法律适用问题研究

国际航空运输领域法律适用比较研究	(83)
一、航空器中法律事实与行为的法律适用	(85)

二、国际航空运输领域合同的法律适用·····	(91)
三、国际航空领域侵权行为的法律适用·····	(100)
四、航空器权益的法律适用·····	(107)
五、我国航空运输法律适用问题的立法及其完善·····	(110)
六、结语·····	(116)
国际航空产品责任法律适用研究 ·····	(118)
一、引言·····	(118)
二、“巴黎空难”始末 ·····	(119)
三、国际航空产品责任的识别·····	(120)
四、国际航空产品责任的法律适用·····	(122)
五、审视与反思：寻找我国航空产品责任法律适用的应然法 ·····	(133)

专题四 国际航空运输责任制度研究

国际航空运输承运人强制责任保险制度研究

——兼评 1999 年《蒙特利尔公约》第 50 条 ·····	(139)
---------------------------------	---------

一、现状、问题及意义 ·····	(139)
二、航空承运人强制责任保险的历史演进及价值分析·····	(142)
三、1999 年《蒙特利尔公约》关于航空承运人强制责任保险条款的解析 ·····	(154)
四、比较法视野下的航空承运人强制责任保险制度·····	(162)
五、我国航空承运人强制责任保险的立法现状及完善构想·····	(168)

国际航空旅客运输责任制度的演进及新发展 ·····

一、问题的提出·····	(177)
二、航空事故的界定与举证责任的分配·····	(179)
三、航空旅客运输中可赔偿性损害的理论与实践——《华沙公约》第 17 条“其他人身伤害”范围的理解 ·····	(184)
四、国际航空旅客运输的责任期间·····	(201)
五、国际航空旅客运输责任制度的新发展——1999 年《蒙特利尔公约》双梯度责任制度评析 ·····	(215)

国际航空货物运输承运人责任期间研究 ·····

一、问题的提出·····	(222)
二、国际航空货物运输承运人责任期间的内涵·····	(222)
三、国际航空货物运输承运人责任期间的判定标准·····	(226)
四、辅助运输与替代运输对承运人责任期间的影响·····	(230)
五、我国《民用航空法》承运人责任期间的修订意见 ·····	(232)

国际航空运输责任领域弱者利益保护研究

——以 1999 年《蒙特利尔公约》承运人责任的历史演进为视角	(235)
一、引言	(235)
二、国际航空私法领域弱者利益保护的必要性	(236)
三、国际航空运输承运人责任制度的演进及发展	(240)
四、1999 年《蒙特利尔公约》下弱者利益保护存在的问题及思考	(262)
五、航空私法领域弱者利益保护趋势与我国航空立法的完善	(267)

专题五 国际航空诉讼程序问题研究

国际航空运输责任诉讼管辖权制度研究	(275)
一、国际航空运输责任诉讼管辖权制度的历史考察	(276)
二、国际航空运输诉讼管辖权规则的新发展	(289)

专题六 国际航空保安法律问题研究

现代国际航空保安公约体系的惩治范畴研究	(303)
一、引论：背景、现状及问题	(303)
二、国际航空保安立法惩治范畴的新发展和新动向	(304)
三、我国航空保安法律体系有关惩治范畴的规定及完善	(310)
四、结语	(316)

专题七 赵维田教授国际航空法思想研究

赵维田教授国际航空法思想研究之一	(319)
一、开创了航空刑法理论研究的先河	(319)
二、创立了现代国际航空法的理论体系	(325)
三、批判引入航空法研究的先进成果	(332)
四、积极追踪航空法研究的热点问题	(336)
五、关注国外航空法的新发展	(339)
赵维田教授国际航空法思想研究之二	(341)
一、引言	(341)
二、航空刑法	(342)
三、有关航空法的公约	(343)
四、航空运输法	(345)
五、结语	(348)

Contents

Chapter One China's Civil Aviation Law Systems

1.1 The Construction and Development of China's Modern Civil Aviation Legal System	(3)
1.1.1 The Limitation of Chinese Civil Aviation Legal System and the Need to Strengthen the System	(4)
1.1.2 The Basic Framework and Contents of China's Modern Civil Aviation Legal System	(11)
1.1.3 The Modernization, Integration and Codification of China's Modern Civil Aviation Legal System	(16)
1.1.4 Conclusion; Perspectiveness and Action Plan	(25)

Chapter Two Development Trend of International Aviation Legal Regime

2.1 The Liberalization Trend of Legal Regime of International Air Transportation	(29)
2.1.1 The Liberalization Trend of Bilateral Legal Regime of International Air Transportation	(29)
2.1.2 The Liberalization Trend of Regional Legal Regime of International Air Transportation	(34)
2.1.3 The Liberalization Trend of Multilateral Legal Regime of International Air Transportation	(40)
2.1.4 The Liberalization Trend of Air Transportation Law under the WTO Regime	(50)
2.1.5 China's Efforts on the Liberalization of its Aviation Legal Regime and Improvement Suggestions	(52)

2.2 From Fragment to Unification: Toward Uniform Liability Law of International Air Transport in New Century

—Comments from the Analysis of Air Transport Liability Rules of 1999 Montreal Convention (58)

- 2.2.1 Introduction (58)
- 2.2.2 Analysis of the Causation of Reconstructing the Liability Regime of International Air Transportation in International Community (59)
- 2.2.3 Modernization and Integration of Warsaw Liability System on International Air Transportation (65)
- 2.2.4 Analysis of Two-tied Liability System of 1999 Montreal Convention (71)
- 2.2.5 The Influence of Two-tied Liability System on China's Domestic Aviation Transportation Legislation and the Countermeasures (78)

Chapter Three The Applicable Law of International Aviation Fields

3.1 Comparative Study on the Applicable Law of International Air Transport (83)

- 3.1.1 Applicable Law of the Legal Facts and Legal Action in Aircraft (85)
- 3.1.2 Applicable Law of Contracts in Relevance with International Air Transport (91)
- 3.1.3 Applicable Law of Torts of International Air Transport (100)
- 3.1.4 Application Law of Rights and Interests Originated from Aircraft (107)
- 3.1.5 Suggestions Based on the Analysis of Applicable Law of China's Air Transport (110)
- 3.1.6 Conclusion (116)

3.2 The Applicable Law of International Aviation Product Liability (118)

- 3.2.1 Introduction (118)
- 3.2.2 Pairs Air Crash Cases (119)
- 3.2.3 Characteristics of International Aviation Product Liability (120)
- 3.2.4 Applicable Law to International Aviation Product Liability (122)
- 3.2.5 Proper Law of International Aviation Product Liability (133)

Chapter Four International Air Transport Liability Regime

4.1 Compulsory Insurance of Carriers' Liability of International Air Transportation

—Comment on Article 50 of 1999 Montreal Convention (139)

4.1.1 Status, Problems and Significance (139)

4.1.2 Historical Evolution and its Value of Compulsory Insurance of
Air Carriers' Liability (142)

4.1.3 Analysis of Compulsory Insurance Policy of Air Carriers'
Liability under 1999 Montreal Convention (154)

4.1.4 Compulsory Insurance of Air Carriers' Liability Regime under
Comparative Law Perspective (162)

4.1.5 China's Relevant Laws on Compulsory Insurance of Air
Carriers' Liability and its Perfection (168)

4.2 Evolution and Development of Liability Regime of International Passenger Transportation by Air

4.2.1 Introduction (177)

4.2.2 Identification of Aviation Accident and Allocation of the Burden
of Proof (179)

4.2.3 Theories and Practices of Compensable Damages of Passenger
Transportation by Air—Understanding of the Scope of “Other
Bodily Injury” in Article 17 of Warsaw Convention (184)

4.2.4 The Period of Carriers' Responsibility of International Passenger
Carriage by Air (201)

4.2.5 New Development of International Passenger Carriage by Air
—Analyzing the Two – tied Liability System of 1999 Montreal
Convention (215)

4.3 The Period of Carriers' Responsibility of International Goods Carriage by Air

4.3.1 Introduction (222)

4.3.2 Connotation of the Period of Carriers' Responsibility of
International Goods Carriage by Air (222)

4.3.3 Criteria of the Period of Carriers' Responsibility of International
Goods Carriage by Air (226)

4.3.4	The Influence of Auxiliary Transport and Alternative Transport on the Period of Carriers' Responsibility	(230)
4.3.5	Modifying Suggestions on the Period of Carriers' Responsibility of Chinas' Civil Aviation Law of PRC	(232)
4.4	The Protection of the Interests of the Weak in the Field of International Air Transport Liability	
	—from the Perspective of the Historical Evolution of Carriers' Liability of 1999 Montreal Convention	(235)
4.4.1	Introduction	(235)
4.4.2	The Necessity of Protecting the Interests of the Weak in the Field of International Private Air Law	(236)
4.4.3	The Evolution and Development of Carriers' Liability in International Air Transport	(240)
4.4.4	The Existing Problems on Protecting the Interests of the Weak and Some Thoughts under the 1999 Montreal Convention	(262)
4.4.5	The Tread of Protecting the Interests of the Weak in the Field of Private Air Law and the Perfection for China's Civil Aviation Legislation	(267)

Chapter Five Procedure Issues of International Aviation Litigation

5.1	Study on the Jurisdictional System of International Air Transport Liability	(275)
5.1.1	Historical Review of the Jurisdictional System of International Air Transport Liability	(276)
5.1.2	New Developments of the Jurisdictional System of International Air Transport	(289)

Chapter Six Research on Legal Issue of International Aviation Security

6.1	Applicable Scope of Convention System on Modern International Aviation Security	(303)
6.1.1	Introduction; Background, Status and Problems	(303)

6.1.2	New Developments and the Trend of Applicable Scope of International Aviation Security Legislation	(304)
6.1.3	Rules on Applicable Scope of China's Aviation Security Law System and its Perfection	(310)
6.1.4	Conclusion	(316)

Chapter Seven Professor Zhao Wei –tian's Concept of International Air Law

7.1	Professor Zhao Wei –tian's Concept of International Air Law (I)	(319)
7.1.1	Initiating the Theoretical Research of Criminal Air Law	(319)
7.1.2	Creating the Theoretical System of Modern International Air Law	(325)
7.1.3	Introducing the Advanced Research Achievements of Air Law Critically	(332)
7.1.4	Tracking the Hot Issues of Air Law Actively	(336)
7.1.5	Focusing on the New Developments of Air Law Abroad	(339)
7.2	Professor Zhao Wei –tian's Concept of International Air Law (II)	(341)
7.2.1	Introduction	(341)
7.2.2	Criminal Air Law	(342)
7.2.3	Conventions on Air Law	(343)
7.2.4	Air Transport Law	(345)
7.2.5	Conclusion	(348)

专题一 中国民用航空法律 体系研究

中国现代民用航空法律体系的建构与发展

2011年3月10日原全国人大常委会委员长吴邦国在十一届全国人大四次会议第二次全体会议上宣布,中国特色社会主义法律体系已初步建成,表明我国法律体系已实现了立法工作的阶段性目标。但这一法律体系是动态的、开放的、发展的,必然随着中国特色社会主义实践的发展而发展,我国立法任务依然艰巨而繁重,因此立法工作只能加强不能削弱。我们要在新的起点上继续加强和改进立法工作,把更多的精力放到法律的修改完善上,放到推动法律配套法规的制定修改上,同时为适应经济社会发展需要制定一些新的法律,不断完善中国特色社会主义法律体系。^①

我国1995年《民用航空法》既调整民用航空活动产生的各种社会关系,又协调民用航空与非民用航空,特别是与军用航空的关系,是我国社会主义法律体系的重要组成部分。《民用航空法》以“维护国家的领空主权和民用航空权利,保障民用航空活动安全 and 有序地进行,保护民用航空活动当事人各方的合法权益,促进民用航空事业的发展”^②为宗旨,在全球经济一体化深入发展的背景下,必将促进我国航空运输业、通用航空业和航空制造业的有序快速发展,利于世界五大要素^③的跨国自由流动,为确保我国到2020年实现全面建成小康社会的伟大目标,到2030年实现民航强国的“中国梦”,为加快推进社会主义现代化,实现中华民族伟大复兴发挥重要作用。但遗憾的是,以我国1999年《合同法》、2007年《物权法》、2010年《侵权责任法》等基本民商事领域法律的相继颁布为标志,在我国所建成的具有中国特色的法律体系中,对既调整国内航空活动又调整国际航空活动、在此体系中居于核心地位的《民用航空法》,却在20多年中几乎未做实质性调整和修订,2015年《民用航空法》的修正案也只是涉及一些术语和措辞的修改,而未触及《民用航空法》核心条款的修改,存在法律滞后、空漏的情况。使近年来在航空领域发生的不少纠纷的解决都十分被动,引起了国内司法界和航空法学界的普遍批评和不满。在国内外航空运输飞速发展新的历史背景下,面对近年来频繁出现的空中交通拥挤堵塞、航空运营

^① 引自原全国人大常委会委员长吴邦国2011年3月8日在第十二届全国人民代表大会第一次会议上的工作报告。

^② 参见《民用航空法》第1条。

^③ 通常是指人员、商品、技术、资本和服务五大要素的跨国自由流动。