

杨树明 周德先 佟小鄂 编著

国际私法与题例解析

西南财经大学出版社



国际私法与题例解析

杨树明、周德先、佟小鄂编著

西南财经大学出版社

责任编辑：谢乐如

封面设计：章 恺

国际私法与题例解析

杨树明 周德先 佟小鄂 编著

西南财经大学出版社出版

西南财经大学出版社发行

四川省新华书店经销

绵竹县教育印刷厂印刷

787×1092毫米 1/32

印张 12.85 字数 270 千字

1991年8月 第一版

1991年8月 第一次印刷

印数：1—2500册

书号：ISBN7—81017—320—0/D·16

定价：3.20元

作者简介

前 言

国家实行改革开放政策，促进了国际经济和民事交往关系的迅速发展，迫切需要学习和掌握国际私法知识的领导干部和业务人员越来越多，要求越来越高，我们为了适应这一形势和满足广大读者的要求，按照理论联系实际的原则，结合教学、科研和具体工作实践，编写了《国际私法与题例解析》一书。这本书较全面地阐述了国际经济民事交往活动中有关冲突法和实体法的原理和实务知识。其主要内容包括：国际私法概论、冲突规范、国际私法的主体、国际私法中的所有权、涉外债权的一般法律冲突、国际货物买卖、运输、保险、支付与结算；知识产权国际保护，国际经济技术合作，涉外婚姻和家庭继承等法律问题。每章均由基本理论和题解示例两部分组成。基本理论部分，观点清晰、明确，论述全面、透彻；题解示例部分，联系实际紧密，浅显易懂。同时，有各种类型的例题和练习题配套，例题均有答案。本书可以作为高等院校、涉外经济管理干部培训班的教材，是外资、外事部门和出国人员不可缺少的工具书。

本书撰稿人分工情况如下：

佟小鄂（第一、二、三、四、五章），杨树明（第六、七、八、九、十章），周德先（第十一、十二、十三章）。

全书由杨树明主持编写并统稿定稿。

本书的出版，得到了全国人大内务司法委员会、中国法学会顾问曹海波同志的热情关怀，得到了西南财经大学出版

社、四川省海峡两岸法律研究会、四川省企事业法律顾问研究会的大力支持和帮助，在此，一并表示衷心感谢！

由于水平所限，书中差错、疏漏之处在所难免，恳切欢迎广大读者批评指正

编 者

1991年7月

目 录

第一章 国际私法概论	(1)
第一节 国际私法的概念	(1)
一、国际私法的调整对象	(1)
二、涉外民事法律关系的调整方法与国际私法规范	(2)
三、国际私法的范围	(5)
四、国际私法的定义	(7)
第二节 国际私法的渊源	(8)
一、国际条约	(8)
二、国际惯例	(11)
三、国内立法	(12)
四、法院判例	(15)
第三节 国际私法的性质	(16)
一、国内法学派	(16)
二、国际法学派	(17)
三、二元论学派	(18)
四、国际私法是国际法性质的法律部门	(18)
第四节 国际私法学	(20)
一、国际私法与国际私法学	(20)
二、国际私法中的主要学说	(21)
三、国际私法名称	(25)
例 题	(28)
练习題	(36)

第二章 冲突规范概述..... (37)

第一节 冲突规范的结构与种类..... (37)

一、冲突规范的结构及有关的术语..... (37)

二、冲突规范的种类..... (38)

第二节 系属公式..... (40)

一、属人法..... (41)

二、法人属人法..... (41)

三、物之所在地法..... (41)

四、行为地法..... (42)

五、当事人选择的法律..... (43)

六、最密切联系国家的法律..... (43)

七、法院地法..... (43)

八、旗帜国法..... (44)

第三节 识别..... (44)

一、识别的概念..... (44)

二、识别的标准..... (45)

三、我国的立法与实践..... (47)

第四节 反致..... (48)

一、反致的含义及其产生..... (48)

二、转致与间接反致..... (49)

三、反致的理论..... (50)

四、反致的立法与实践..... (51)

第五节 公共秩序保留..... (52)

一、公共秩序保留的概念..... (52)

二、公共秩序保留的立法方式..... (53)

三、各国公共秩序保留的理论与实践..... (54)

四、我国的立法与实践..... (56)

第六节 法律规避	(58)
一、法律规避的含义与构成条件	(58)
二、法律规避的理论与实践	(59)
第七节 外国法内容的查明	(60)
一、外国法内容的查明	(60)
二、外国法的错误适用	(61)
例 题	(62)
练习题	(71)

第三章 国际私法的主体 (73)

第一节 自然人是国际私法的主体	(73)
一、自然人的国籍	(73)
二、自然人的住所	(77)
三、自然人的权利能力	(80)
四、自然人的行为能力	(81)
第二节 法人是国际私法的主体	(83)
一、法人的概念	(83)
二、法人的国籍	(84)
三、我国确定法人国籍的立法与实践	(86)
四、外国法人的认可	(88)
五、外国法人的权利能力和行为能力	(89)
第三节 国家作为国际私法主体的问题	(91)
第四节 外国人的民事法律地位	(92)
一、外国人民事法律地位的几种制度	(93)
三、外国人在我国民事法律地位	(95)
例 题	(96)
练习题	(101)

第四章 国际私法中的所有权 (103)

第一节 概述	(103)
一、不同所有制平权原则	(103)
二、外国人在我国的所有权	(104)
第二节 物之所在地法原则	(106)
一、物之所在地法原则的产生与发展	(106)
二、物之所在地法的适用范围	(107)
三、物之所在地法适用的例外	(109)
四、我国的立法与实践	(111)
第三节 国有化	(111)
一、国有化的概念	(111)
二、国有化法令的域外效力	(112)
三、国有化法的补偿问题	(114)
四、我国的立法与实践	(115)
第四节 国家及其财产豁免权	(117)
一、国家及其财产豁免权的概念	(117)
二、国家及其财产豁免是一项公认的国际法原则	(118)
例 题	(120)
练习题	(127)
第五章 涉外债权的一般法律冲突	(128)
第一节 合同之债	(128)
一、“意思自治”原则	(129)
二、当事人未明示法律选择时合同准据法的确定	(132)
三、合同准据法的适用范围	(137)
四、合同之债法律选择小结	(139)
五、我国的法律规定	(140)
第二节 非合同之债	(142)
一、侵权行为之债	(142)
二、不当得利与无因管理之债	(149)

三、我国的立法与实践·····	(150)
例 题·····	(151)
练习题·····	(156)
第六章 国际货物买卖 ·····	(158)
第一节 国际货物买卖合同的概念、种类及 法律特点·····	(158)
一、国际货物买卖合同的概念·····	(158)
二、国际货物买卖合同的种类和作用·····	(159)
三、国际货物买卖合同的法律特点·····	(160)
第二节 国际货物买卖合同的订立及其主要条款·····	(163)
一、国际货物买卖合同的订立·····	(163)
二、国际货物买卖合同的形式·····	(166)
三、国际货物买卖合同的主要条款·····	(168)
第三节 交货共同条件和国际贸易惯例·····	(172)
一、交货共同条件·····	(172)
二、国际贸易惯例·····	(176)
第四节 国际货物买卖公约·····	(182)
一、制订国际货物买卖公约的概况·····	(182)
二、主要的国际货物买卖公约·····	(183)
例 题·····	(189)
练习题·····	(198)
第七章 国际货物运输 ·····	(199)
第一节 国际货物运输的概念及法律特点·····	(199)
一、什么是国际货物运输·····	(199)
二、国际货物运输的法律特点·····	(200)
三、有关国际货物运输的国际公约·····	(201)

第二节 国际海上货物运输	(203)
一、国际海上货物运输的含义、特点及分类	(203)
二、提单运输	(206)
第三节 国际铁路货物运输	(214)
一、国际铁路货物运输的概念	(214)
二、国际铁路货物运输合作概况	(215)
三、国际铁路货物运输的法律问题	(215)
第四节 国际航空货物运输	(217)
一、国际航空货物运输概述	(217)
二、国际航空货物运输的法律问题	(218)
三、国际货物多式联运	(221)
例 题	(222)
练习题	(235)
第八章 国际货物运输保险	(236)
第一节 国际货物运输保险的概念和基本原则	(236)
一、国际货物运输保险的概念	(236)
二、国际货物运输保险的当事人	(237)
三、国际货物运输保险的种类	(238)
四、国际货物运输保险的基本原则	(238)
第二节 国际货物运输保险合同	(241)
一、国际货物运输保险合同的形式和订立	(242)
二、国际货物运输保险合同当事人的权利与义务	(244)
三、国际货物运输保险合同的索赔与争议的解决	(246)
第三节 国际货物运输保险的险别	(247)
一、海上货物运输保险中的主要险别	(247)
二、航空货物运输保险中的主要险别	(250)
三、陆地货物运输保险中的主要险别	(251)

例 题.....	(252)
练习题.....	(262)

第九章 国际支付与结算.....(263)

第一节 国际支付与结算的含义及特点.....	(263)
一、国际支付与结算的概念.....	(263)
二、国际贸易支付与结算的特点.....	(264)
三、国际贸易支付与结算的产生及发展.....	(265)
第二节 国际贸易中的支付工具.....	(266)
一、国际贸易支付中的货币.....	(266)
二、国际贸易支付中的票据.....	(269)
第三节 国际贸易中的支付方式.....	(272)
一、立即付款.....	(272)
二、汇款.....	(272)
三、托收.....	(273)
四、信用证.....	(274)
例 题.....	(279)
练习题.....	(287)

第十章 知识产权国际保护.....(288)

第一节 知识产权概述.....	(288)
一、知识产权的概念.....	(288)
二、知识产权的法律特点.....	(289)
三、知识产权的发展过程.....	(290)
第二节 工业产权制度.....	(291)
一、工业产权概述.....	(291)
二、专利权制度.....	(292)
三、商标权制度.....	(295)

第三节 著作权制度	(299)
一、著作权概述	(299)
二、著作权的保护期限	(299)
三、外国人的作品在国内的法律保护	(300)
第四节 保护知识产权的国际条约	(301)
一、知识产权国际保护的法律依据	(301)
二、保护专利权的国际条约	(301)
三、保护商标权的国际条约	(304)
四、保护著作权的国际条约	(306)
例 题	(308)
练习题	(317)
第十一章 国际经济技术合作的法律问题	(318)
第一节 国际经济技术合作概述	(318)
一、什么是国际经济技术合作	(318)
二、开展国际经济技术合作的目的	(318)
三、当代处理国际经济关系的原则	(319)
四、开展国际经济技术合作的基本原则	(321)
五、国际经济技术合作的方式	(322)
第二节 对外加工装配与补偿贸易	(324)
一、对外加工装配	(324)
二、补偿贸易	(328)
第三节 国际技术转让	(332)
一、国际技术转让与国际技术转让法	(332)
二、国际许可证协议	(334)
三、国际技术转让合同的审批、登记注册和管理	(337)
第四节 中外合资经营企业	(338)
一、中外合资经营企业的性质及法律特点	(338)
二、举办合营企业的基本原则、形式与程序	(338)

三、合营协议、合同和章程	(340)
四、合营企业的资本构成	(341)
五、我国对外国合营者的投资保护	(343)
例 题	(344)
练习题	(352)

第十二章 涉外婚姻家庭 (354)

第一节 涉外结婚	(354)
一、结婚实质要件的法律冲突及其解决	(355)
二、结婚形式要件的法律冲突及其解决	(359)
三、我国的立法与实践	(361)
第二节 涉外离婚	(363)
一、各国法律关于离婚的不同规定	(363)
二、离婚的法律适用	(366)
三、离婚案件的管辖权	(366)
四、我国的立法与实践	(367)
第三节 涉外家庭关系	(369)
一、夫妻关系的法律适用	(369)
二、父母子女关系的法律适用	(370)
三、收养关系的法律适用	(372)
例 题	(373)
练习题	(379)

第十三章 涉外继承 (380)

第一节 法定继承	(380)
一、单一制	(381)
二、分割制	(383)

三、我国的立法.....	(383)
第二节 遗嘱继承.....	(384)
一、遗嘱方式准据法的确定.....	(385)
二、遗嘱实质要件准据法的确定.....	(386)
三、遗嘱人行为能力准据法的确定.....	(387)
四、遗嘱变更与撤销的准据法的确定.....	(388)
例题.....	(389)
练习题.....	(394)

第一章 国际私法概论

国际私法概论一章主要讨论国际私法中的一些基本理论问题，包括国际私法的调整对象、调整方法、法律规范、范围、定义、名称、性质、基本原则、作用以及适用外国法的学说等等。这些问题不仅是国际私法学中必须研究的课题，而且也是涉外立法与司法实践中，指导和论证实际问题的基础。

第一节 国际私法的概念

一、国际私法的调整对象

国际私法的调整对象是涉外民事法律关系，也叫做国际民事法律关系。所谓涉外民事法律关系，是指民事法律关系的诸要素中有一个或一个以上的外国因素。它包括以下几种基本情况：

（一）民事法律关系的主体具有涉外因素

这里具有涉外因素的主体可以是外国的自然人或法人，在特殊情况下，也可能是外国国家。

（二）民事法律关系的客体具有涉外因素

这种情况是指民事法律关系主体的权利、义务所指向的物（包括物质财富和非物质财富）具有外国的因素。

（三）民事法律关系的内容具有涉外因素