

答疑网络

<http://www>

[ssneea.net](http://www.ssneea.net)

答疑丛书

国际私法

(答疑分册)



全国高等教育自学考试办公室 组编
自学指导服务中心

警官教育出版社

全国高等教育自学考试

全国高等教育自学考试答疑网络答疑丛书

国际私法

(答疑分册)

D997-43

出版社

全国高等教育自学考试答疑网络答疑丛书

国际私法

(答疑分册)

全国高等教育自学考试办公室 组编
自学指导服务中心

警 教 出版社
· 北 京 ·

图书在版编目(CIP)数据

国际私法:答疑分册/全国高等教育自学考试办公室自学指导服务中心组编. —北京:警官教育出版社, 1999. 11

(全国高等教育自学考试答疑网络答疑丛书)

ISBN 7-81062-230-7

I. 国… II. ①全… ②自… III. 国际私法-高等教育-自学考试-自学参考资料 N. G642. 479

中国版本图书馆 CIP 数据核字(1999)第 66879 号

国际私法(答疑分册)

GUOJI SIFA (DAYI FENCE)

出版发行:警官教育出版社

地 址:北京市西城区木樨地南里公安大学 368 信箱

邮政编码:100038

经 销:新华书店

印 刷:固安县印刷厂

版 次:1999 年 11 月第 1 版

印 次:1999 年 11 月第 1 次印刷

印 张:6.875

开 本:850 毫米×1168 毫米 1/32

字 数:170 千字

印 数:00001 册~10000 册

ISBN 7-81062-230-7/G·117

定 价:12.00 元

本社图书出现印装质量问题,由发行部负责调换

联系电话:(010)63274348

版权所有 翻印必究

E-mail: cpep@public.bta.net.cn

全国高等教育自学考试答疑网络 答疑丛书编委会

主任:

杨学为(教育部高等教育自学考试办公室主任)

执行主任:

王建军(教育部高等教育自学考试办公室副主任)

副主任(以姓氏笔画为序):

刘育民(广东省高教厅副厅长)

何晓淳(辽宁省高中教育招生考试委员会办公室主任)

邹恩江(黑龙江省招生考试委员会办公室副主任)

侯福禄(河南省招生办公室主任)

唐佐明(广西壮族自治区招生考试院常务副院长)

潘桂明(教育部高等教育自学考试办公室原副主任)

委员(以姓氏笔画为序):

石 喆(教育部高等教育自学考试办公室省级命题指导中心主任)

李占伦(天津市高等教育自学考试委员会办公室主任)

刘 芃(教育部高等教育自学考试办公室文科处处长)

刘粤平(教育部高等教育自学考试办公室综合处处长)

张 毅(湖北省教育考试院副院长)

张兆松(山东省高等教育自学考试委员会办公室主任)

肖 辉(江西省自学考试办公室主任)

邱建臣(教育部高等教育自学考试办公室助学处处长)

罗 民(教育部高等教育自学考试办公室考务处处长)

唐大庆(重庆市高等教育自学考试委员会办公室副主任)

徐沪生(教育部高等教育自学考试办公室理科处处长)

康乃美(福建省高等与中等专业教育自学考试指导委员会办公室主任)

葛为民(浙江省高等教育自学考试委员会办公室主任)

潘 阳(教育部高等教育自学考试办公室自学指导中心主任)

秘书长:

杨 威(教育部高等教育自学考试办公室自学指导中心副主任)

前 言

为了进一步完善高等教育自学考试的教育形式,加强助学环节在考生自学过程中的重要作用,促进高等教育自学考试的发展,根据全国考办的工作部署,我们依据“全国高等教育自学考试答疑网络”的相关课件,组织、编印了这套《全国高等教育自学考试答疑网络答疑丛书》。

《答疑丛书》以全国自考委公布的课程自学考试大纲为依据,参照全国自学考试统编教材,约请相关专家、学者担任各册辅导书的主编和主审,从指导学生的学习方法入手,侧重答疑和练习,旨在帮助自学者达到学习目标,顺利通过国家考试。

《答疑丛书》是“全国高等教育自学考试答疑网络”的重要组成部分,我们将在全国考办和各专业委员会的指导帮助下,根据专业的开考计划和考生的实际需要,陆续组织编写,由此构成与大纲、教材相配套的、完整的学习体系。

本书由毛中主编。

全国高等教育自学考试办公室
自学考试指导服务中心

1999年8月

愿天下有志者皆成人才

——《全国高等教育自学考试答疑网络答疑丛书》总序

教育部高等教育自学考试办公室主任

杨宗为

中国独创的高等教育自学考试,既是一种国家考试制度,又是一种个人自学、社会助学、国家考试相结合的教育形式。自20世纪80年代初创立以来,已使许多自学者获得了大专、本科文凭。这一所投资省、适应面广、质量高的没有围墙的“大学”已受到了社会各界的欢迎,引起了世界的瞩目。为了进一步完善它,帮助更多的公民实现求学的理想与成才的追求,全国自考办建立了“全国高等教育自学考试答疑网络”,旨在通过现代化高科技手段为自学者提供权威、实用的帮助。网络开通以来,深受广大自学者的好评。但由于客观条件所限,大部分考生目前还不能上网接受辅导,却又迫切要求答疑网络的辅导。因此,根据他们的要求,我们将答疑网络的教学课件进一步提炼,组织编撰了这套《答疑丛书》。

本套丛书以帮助考生学习为根本宗旨,力图体现下列特征:

一、理清脉络,指导方法。掌握一门学科,最关键的是要弄清其独特的知识体系与结构,从总体上有一个明晰的框架,在此基础上,再“装”入基本事实、基本理论,这样才能“学得通,记得住,用得活”。另外,每门学科内部各章节之间,以及它与相关学科之间都有内在的联系,只有把握了这种纵横联系,才能加深理解,融会贯通。每门学科都有自己独特的学习和研究方法,只有掌握了这些方法,才算找到了打开该学科知识宝库的钥匙,才能收到既掌握知识又培养能力的实效。《答疑丛书》就是基于这种指导思想,把重点放在

指导学习方法和提高自学能力上。

二、突出重点,答疑解惑。人们最初接触一门学科时,往往不易抓住重点、找出难点,而平均使用力量,结果是费了不少力还不得要领。有鉴于此,《答疑丛书》根据各学科特点,不但把重点明确告诉自学者,还围绕这些重点内容归纳出一些自学过程中经常遇到的问题并加以详细解释。由于这些问题大都来自答疑网络的使用者,因而问题带有相当的代表性,其解答对自学者学习肯定大有裨益。

三、学练结合,联系实际。要学好一门课程,必须做一定数量的练习题,用通过自学所掌握的课程知识解决现实生活、生产中的问题。《答疑丛书》按照考试要求精选了许多有代表性的、能举一反三的问题并提供了参考答案,使读者能在做习题的过程中巩固已学的知识,加深理解,并通过这些联系使自学者掌握理论联系实际的具体方法。

为了使考生读得懂、喜欢读、见成效,《答疑丛书》在文字上力求简明扼要,通俗易懂;在行文上生动流畅,不绕弯子;在形式上灵活变化,适合自学者的情趣。通过这些努力,我们期望达到以下目的:

1. 减小难度。在学习新知识时有旧知识的铺垫,有相关的背景知识做向导,有深入浅出的分析。这样,学习者所遇到的困难和压力就相应地得到缓解。

2. 拓展深度。在掌握一门学科时,不至于只知道一些表皮的东西,对一些基本理论、基本概念,要既知其然,又知其所以然;既知其一,又知其二。

3. 实现高度。既能通过国家考试,获得文凭,又学到了知识,培养了能力,实现了个人素质的提高。这才是我们理解的高等教育自学考试,这才是我们助学的终极目标。我们尽了绵薄之力来体现自己的宗旨,但能否如愿,应由广大考生去评定。我们诚恳地欢迎每

一个考生提出意见和建议,从而进一步改进我们的工作,使每一个考生都能得到更切合实际,更有成效的指导与帮助。

作为一名高等教育自学考试的工作者,我有义务不厌其烦地告诫参加自考的朋友们:一定要在钻研大纲、教材的基础上使用《答疑丛书》。那种平时不在大纲、教材上下功夫,只寄希望于突击背诵辅导材料以应付考试的办法是不足取的,它已使不少人走了弯路。“以大纲为纲”是我们自学者应遵循的基本原则。

人类的知识是无穷无尽的,自学之路也因之曲折而漫长。愿我们的工作能助自学者一臂之力,愿天下有志者皆成人才。

1999 年夏于北京

目 录

第一部分 知识体系与学习方法

一、本课程知识体系、逻辑关系	(1)
二、章节介绍	(4)
三、本课程的学习方法	(5)
四、应试答题指导	(7)

第二部分 学习要点和疑难解答

第一章 国际私法的概念	(11)
一、学习要点	(11)
二、疑难解答	(16)
第二章 国际私法的历史	(19)
一、学习要点	(19)
二、疑难解答	(23)
第三章 外国人的民事法律地位	(26)
一、学习要点	(26)
二、疑难解答	(29)
第四章 冲突规范和法律选择	(33)
一、学习要点	(33)
二、疑难解答	(44)

第五章 外国法的适用和排除	(46)
一、学习要点	(46)
二、疑难解答	(52)
第六章 自然人	(60)
一、学习要点	(60)
二、疑难解答	(66)
第七章 法人	(68)
一、学习要点	(68)
二、疑难解答	(72)
第八章 法律行为和代理	(75)
一、学习要点	(75)
二、疑难解答	(79)
第九章 物权	(80)
一、学习要点	(80)
二、疑难解答	(87)
第十章 知识产权	(90)
一、学习要点	(90)
二、疑难解答	(99)
第十一章 合同	(101)
一、学习要点	(101)
二、疑难解答	(110)
第十二章 国际经济贸易关系中的几种主要合同	(111)
一、学习要点	(111)
二、疑难解答	(130)
第十三章 侵权行为、不当得利和无因管理	(134)
一、学习要点	(134)
二、疑难解答	(141)

第十四章 婚姻家庭	(142)
一、学习要点	(142)
二、疑难解答	(153)
第十五章 继承和遗嘱	(158)
一、学习要点	(158)
二、疑难解答	(168)
第十六章 国际民事诉讼程序	(171)
一、学习要点	(171)
二、疑难解答	(185)
第十七章 国际商事仲裁	(189)
一、学习要点	(189)
二、疑难解答	(199)

第一部分 知识体系与学习方法

一、本课程知识体系、逻辑关系

国际私法是全国高等教育自学考试法律专业的必修课程。现在我们使用的《国际私法》自学考试教材及自学考试大纲由全国高等教育自学考试指导委员会组编。本教材由李双元主编,共 17 章。现分述如下:

第一章,国际私法的概念。本章要求考生掌握国际私法是以涉外民事关系为调整对象的一个独立的法律部门,以及它所包括的几类规范、它的性质和基本原则;国际私法的渊源;并且明确它在贯彻对外开放政策、促进国际经济民事交往关系方面的重要作用。

第二章,国际私法的历史。本章要求考生掌握国际私法的立法和理论发展历史,了解我国国际私法在这两个方面发展的大致历程,以进一步明确国际私法是随着国际经济关系和社会物质生活条件的发展而发展的,从而加强对健全我国国际私法制度的重要意义的认识。

第三章,外国人的民事法律地位。本章要求考生了解赋予外国人一定的民事法律地位,是国际经济关系的发展所要求,也是产生国际私法的前提条件之一;明确几种主要的外国人待遇制度的内容,以及当前外国人在我国的民事法律地位,以更好地理解 and 运用有关的法律制度,贯彻国家的对外开放政策。

第四章,冲突规范和法律选择。本章要求考生了解冲突规范的概念、性质、结构和类型,并对冲突规范的适用和如何根据冲突规范确定准据法等问题有较系统的理解,为进一步学习后面有关章

节打下坚实基础。

第五章,外国法的适用和排除。本章要求考生了解反致、外国法的查明和错误运用、公共秩序保留和法律规避等制度的基本内容以及它们在国际私法上的意义和作用。

第六章,自然人。本章要求考生从法律冲突和法律适用的角度,了解自然人国籍、住所以及权利能力和行为能力法律适用等方面的基本理论和基本制度。

第七章,法人。本章要求考生了解法人是国际私法关系中另一类重要主体,以及法人的国籍、外国法人的认许、法人属人法的运用范围等方面的基本理论和制度。

第八章,法律行为和代理。本章要求考生了解法律行为是发生国际私法关系的常见的法律事实及其法律运用的一般制度;了解代理是国际商事活动领域中经常采用的制度及其准据法的选择。

第九章,物权。本章要求考生了解物之所在地法是解决各种物权关系适用得最为普遍的冲突原则,同时了解国有化和涉外破产关系中国际私法上的一些基本的法律适用制度。

第十章,知识产权。本章要求考生了解各主要国家及国际条约对知识产权的不同规定,掌握知识产权法律冲突产生的主要原因与解决方法,以及知识产权国际保护方面的主要制度。

第十一章,合同。本章要求考生了解涉外合同是产生国际私法上的债的最重要的根据;了解合同在法律适用上的一般制度和基本理论以及我国法律关于涉外经济合同法律适用的主要规定。

第十二章,国际经济贸易关系中的几种主要合同。本章要求考生了解国际货物买卖、国际货物运输、国际货物运输保险、国际贸易支付、国际技术转让、国际私人投资、国际借贷和国际劳务合作等民商事关系中国际私法上的各种主要制度和基本理论。

第十三章,侵权行为、不当得利和无因管理。本章要求考生了解国际私法上一般侵权行为、不当得利、无因管理的法律适用的基

本制度和基本理论,以及目前国际上常见的特殊侵权行为应适用的法律。

第十四章,婚姻家庭。本章要求考生了解涉外婚姻家庭问题随着我国开放政策的实施,会成为国际私法上一个越来越重要的问题;了解处理涉外婚姻家庭关系各种法律问题的主要理论和基本制度以及我国的有关立法和主要司法实践。

第十五章,继承和遗嘱。本章要求考生了解处理涉外财产继承和遗嘱的各种重要冲突法制度,并掌握我国民法通则和继承法中有关规定的基本内容。

第十六章,国际民事诉讼程序。本章要求考生了解外国人在国际民事诉讼中的法律地位,了解国家在民事诉讼中享有司法豁免权的重要意义,掌握国际民事管辖权、国际司法协助、外国判决的承认和执行等重要制度的基本内容。

第十七章,国际商事仲裁。本章要求考生了解国际商事仲裁的概念、性质和意义,了解仲裁协议的内容和仲裁程序制度以及仲裁裁决的承认和执行中的重要法律问题。

综上所述,可以看出本课程在体系编排上存在着密切的逻辑关系:

第一,该教材的内容都以邓小平建设有中国特色的社会主义理论为指导,结合了党的十五大报告所提出的依法治国的号召这个大前提,全面介绍了国际私法,并及时地加入了最新的立法内容介绍。

第二,该教材遵循了理论与实践相结合的原则,在体例上前后连贯。从总的介绍到具体分析;从外国立法情况到有关国际条约的制定;从我国的立法情况到实际运用,环环相扣,形成了严密的体系。

第三,该教材属于自学考试法律专业的指定用书,其目的重在培养和造就从事律师工作的实用型人才。因此,该教材的针对性和

可操作性很强,对于具体法规的介绍较详细,便于理解。

二、章节介绍

根据全国高等教育自学考试教材《国际私法》(李双元主编)与大纲的要求和规划,其章节结构如下:

第一章,国际私法的概念,共分六节,介绍了国际私法的调整对象;国际私法的范围以及与邻近法律部门的关系;国际私法的名称和定义;国际私法的基本原则;国际私法的渊源;国际私法学的研究方法和体系。

第二章,国际私法的历史,共分三节,介绍了国际私法的立法史;国际私法的学说史;我国国际私法的历史。

第三章,外国人的民事法律地位,共分五节,介绍了外国人民事法律地位的概念;外国人民事法律地位的变迁;外国人民事法律地位的几种主要待遇制度;国际私法关于外国人民事法律地位的原则和实践;外国人在我国的民事法律地位。

第四章,冲突规范和法律选择,共分七节,介绍了冲突规范的概念、结构和性质;冲突规范的类型;准据法表达公式和连结点;法律选择的方法;识别;先决问题;国际私法中区际冲突和时际冲突的解决。

第五章,外国法的适用和排除,共分四节,介绍了外国冲突法的适用——反致;公共秩序;法律规避;外国法的查明与错误适用。

第六章,自然人,共分三节,介绍了自然人的国籍冲突;自然人的住所冲突;自然人的权利能力和行为能力。

第七章,法人,共分四节,介绍了法人的国籍;法人的住所;外国法人的认许;法人属人法的适用范围。

第八章,法律行为和代理,共分两节,介绍了法律行为;代理。

第九章,物权,共分六节,介绍了物之所在地法是物权关系中最普遍适用的法律;物之所在地法的适用范围;物之所在地法适用

的例外；国有化问题；破产。

第十章，知识产权，共分四节，介绍了知识产权上的法律冲突；知识产权的国际条约；世界知识产权组织；我国有关知识产权国际制度的立法。

第十一章，合同，共分八节，介绍了合同法律适用的一般理论和历史发展；意思自治是确定合同准据法的最普遍的原则；合同自体法和特征履行说；缔约能力；合同形式；合同的成立和效力；合同的解释和合同的消灭；我国涉外合同法律适用的立法和实践。

第十二章，国际经济贸易关系中的几种主要合同，共分九节，介绍了国际货物买卖合同；国际货物运输合同；国际货物运输保险合同；国际贸易支付中的票据和支付方式；国际技术转让合同；国际私人投资；国际贷款协议；国际劳务合作合同。

第十三章，侵权行为、不当得利和无因管理，共分三节，介绍了侵权行为；不当得利；无因管理。

第十四章，婚姻家庭，共分七节，介绍了结婚；离婚；夫妻关系；父母子女关系；监护；抚养。

第十五章，继承和遗嘱，共分六节，介绍了继承准据法的几种主要制度；继承准据法的适用范围；无人继承财产；遗嘱；关于遗嘱和继承的海牙公约。

第十六章，国际民事诉讼程序，共分七节，介绍了外国人的民事诉讼地位；国际民事管辖权；国家豁免和外交豁免；国际私法协助；期间、诉讼保全和诉讼时效；外国法院判决的承认和执行。

第十七章，国际商事仲裁，共分七节，介绍了国际商事仲裁的概念；国际商事仲裁的国际立法；国际商事仲裁机构；国际商事仲裁的法律适用；仲裁协议；仲裁程序；外国仲裁裁决的承认和执行。

三、本课程的学习方法

在学习过程中，尤其是采用自学的方式，掌握科学、有效的学