

网络教育法学专业系列教材



国际私法学

学习指导书

主编 许光耀 宋连斌



湖南人民出版社

◆网络教育法学专业系列教材

国际私法学

学习指导书

主 编 许光耀 宋连斌

撰稿人 (以撰写章节先后为序)

姜秋菊 王 莉 张 贝

孔令杰 黄 丽 刘益灯

张海燕 周后春 宋连斌

许光耀

湖南人民出版社

目 录

第一部分 学习指南.....	(1)
第二部分 练习题及参考答案.....	(19)
第一章练习题及参考答案.....	(19/70)
第二章练习题及参考答案.....	(22/78)
第三章练习题及参考答案.....	(24/82)
第四章练习题及参考答案.....	(27/86)
第五章练习题及参考答案.....	(33/95)
第六章练习题及参考答案.....	(35/97)
第七章练习题及参考答案.....	(38/100)
第八章练习题及参考答案.....	(42/105)
第九章练习题及参考答案.....	(46/110)
第十章练习题及参考答案.....	(50/114)
第十一章练习题及参考答案.....	(51/117)
第十二章练习题及参考答案.....	(54/122)
第十三章练习题及参考答案.....	(55/125)
第十四章练习题及参考答案.....	(57/129)
第十五章练习题及参考答案.....	(62/139)
第十六章练习题及参考答案.....	(68/148)
第三部分 案例分析.....	(158)
1. 丽都饭店仲裁裁决执行案涉外因素的判断.....	(158)
2. 华兴公司仲裁裁决执行案涉外立法与国内立法的关系.....	

.....	(161)
3. 某土产畜产有限公司诉某香港公司套币买卖合同纠纷识别、当事人意思自治案	(164)
4. “帕玛”轮抵押合同纠纷反致案	(170)
5. 天津市冷藏食品有限公司诉富勒有限公司、爱丽尼克斯国际有限公司管辖权异议外国法查明案	(173)
6. 江苏省轻工业品进出口股份有限公司诉江苏环球国际货运有限公司、美国博联国际有限公司海上货物运输合同纠纷最密切联系原则案	(175)
7. 湛江市中级人民法院执行仲裁裁决公共秩序案	(177)
8. 中国工商银行深圳市分行诉嘉星(集团)有限公司等七被告借款纠纷法律适用案	(180)
9. 江都造船厂诉中国工商银行扬州工行、中国银行香港分行信用证纠纷管辖权案	(182)
10. 纺织品原料供货合同违约当事人行为能力案	(184)
11. 印度国贸公司、马来西亚巴拉普尔公司诉兴利公司、广澳公司确认货物所有权纠纷上诉案	(185)
12. 国网公司诉宝洁公司计算机网络域名纠纷侵权案	(189)
13. 王华实、付春花离婚案	(196)
14. 陈鉴泉诉钟惠娟等继承纠纷案	(198)
15. “公边 001” 船碰撞案	(201)
16. 约克公司与北海公司货物买卖合同纠纷识别、仲裁与诉讼管辖权冲突案	(205)
17. NG FUNG HONG LTD (五丰行) v ABC 执行仲裁裁决国际法律问题案	(210)
18. 大连华兴船行诉日本平成商社管辖权积极冲突案	(213)
19. “红旗 138” 与 “金鹰一号” 轮碰撞管辖权消极冲突案	

.....	(215)
20. 李庚、丁映秋请求执行外国离婚调解书案.....	(219)
21. 中国仪器进出口公司请求确认仲裁协议效力案.....	(221)
22. 武汉中苑科教公司诉香港龙海(集团)有限公司确认仲裁 条款效力案.....	(224)
23. “庄士花园”裁决执行案	(232)
24. 振裕公司申请撤销仲裁裁决案.....	(237)
25. B 工业公司申请撤销仲裁裁决重新仲裁案	(240)
第四部分 模拟试卷	(247)
模拟试卷一.....	(247)
模拟试卷二.....	(253)
模拟试卷三.....	(257)

第一部分 学习指南

第一章 国际私法概述

一、识记

涉外民事关系 法律冲突 内国法 国际私法 巴托鲁斯 法则区别说 杜摩兰 意思自治 胡伯国际礼让说 斯托雷 萨维尼 法律体系本座说 孟西尼 戴西 既得权说 库克 本地法说 凯弗斯 优先选择规则 柯里 政府利益分析说 里斯 最密切联系说 巴迪福 弗朗西斯卡 直接适用的法

二、领会

1. 了解国际私法、涉外民事关系、法律冲突等基本概念。
2. 了解国际民事法律冲突的两种解决方法。
3. 了解国际私法的范围、性质和渊源。
4. 了解国际私法发展史上的重要理论及其代表人物。
5. 了解现代美国国际私法理论的发展。
6. 了解 1804 年《法国民法典》关于国际私法的规定，以及《瑞士联邦国际私法法规》的主要特点。

三、应用

结合国际私法发展史上的重要理论，分析现代国际私法各种理

论与它们的联系，判明其未来发展方向。

根据对涉外民事法律关系的认识，在实践中识别哪些案件属国际私法案件。

第二章 外国人的民事法律地位

一、识记

外国人的民事法律地位 最惠国待遇 国民待遇 优惠待遇 普遍优惠制 无差别待遇 互惠

二、领会

1. 熟悉外国人民事法律地位的历史变迁。
2. 正确认识外国人待遇的几种主要制度。
3. 最惠国待遇与国民待遇的关系。
4. 正确认识外国人在中国的民事法律地位。

三、应用

了解有关外国人民事法律地位的各种制度，在对外关系中有效保护我国当事人的利益，并正确保护外国当事人的合法权益。

第三章 国际私法的主体

一、识记

自然人 国籍 双重国籍 多重国籍 住所 原始住所 选择住所 从属住所 居所 习惯居所 禁治产 禁治产人 生理死亡 宣告死亡 宣告失踪 法人的认许 豁免 绝对豁免论 相对豁免论 废除豁免论 平等豁免论 职能说 代表说

二、领会

1. 了解国籍的取得、丧失、恢复方式。
2. 了解国籍冲突的产生原因及其解决方法。
3. 了解住所的种类及住所冲突的解决方法。
4. 了解自然人权利能力与行为能力的法律冲突及其解决方法。
5. 了解各国关于禁治产规定的主要差异。
6. 了解法人国籍的确定方法。
7. 了解外国法人的认许方式。
8. 了解法人属人法的适用范围。
9. 了解国家豁免的内容及豁免理论。
10. 国际组织享有豁免权的依据。

三、应用

1. 能掌握解决自然人、法人国籍与住所冲突的主要方法。
2. 结合国际关系的发展, 对关于国家豁免的四种理论进行评价。

第四章 冲突规范及其相关制度

一、冲突规范的概念、特征和类型

(一) 识记

冲突规范的概念 冲突规范的特征 冲突规范的类型

(二) 领会

1. 法律适用规范或法律选择规范在涉外民商事关系中指引准据法的功能。

2. 冲突规范的特征。
3. 冲突规范的结构。
4. 单边冲突规范、双边冲突规范、重叠适用或选择适用准据法的冲突规范。

二、系属公式和连接点

(一) 识记

系属公式的概念及其表达形式 连接点的概念 连接点的选择

(二) 领会

1. 选择连接点应该考虑的因素。
2. 各种系属公式的内涵，如法院地法、物之所在地法、最密切联系的法律、当事人自己选择的法律等。

三、准据法概念及其选择方式

(一) 识记

准据法概念 准据法的特点 准据法的选择方式

(二) 领会

1. 准据法与冲突规范的区别。
2. 准据法的特点。
3. 准据法选择方式的各种类型。

(三) 应用

1. 各国国内法成为准据法的具体条件。
2. 法官和当事人在具体案件中怎样选择准据法。

四、识别的概念、依据和法律适用

(一) 识记

识别的概念 识别的冲突及其产生原因 识别的依据

(二) 领会

1. 识别作为一种通过法律概念和法律解释进行的法律认识过程。
2. 识别的冲突及其产生原因。
3. 有关识别的依据的各种学说。

五、先决问题的概念、构成要件和法律适用

(一) 识记

先决问题的概念 先决问题的构成要件 先决问题的法律适用

(二) 领会

1. 独立于主要问题有自己单独的准据法并影响主要问题的解决。
2. 先决问题的构成要件。
3. 先决问题准据法的选择方式。

六、反致的概念、构成要件及其理论与实践分歧

(一) 识记

反致的概念 反致的构成要件 反致的理论分歧 反致的实践分歧

(二) 领会

1. 冲突规范所指引的外国法包括外国的冲突法和实体法。

2. 一级反致、二级反致、转致、外国法院说。
3. 反致的构成要件。
4. 赞成和反对反致的各种理由。
5. 各国立法有关反致的立法与实践。

七、公共秩序的概念、立法方式和司法实践

(一) 识记

公共秩序的概念 公共秩序的作用 公共秩序的立法方式 公共秩序的理论 and 实践

(二) 领会

1. 公共秩序与公共政策、保留条款或排除条款。
2. 公共秩序限制和排除外国法的适用。
3. 间接限制立法方式、直接限制立法方式及合并限制立法方式。
4. 公共秩序的主观说和客观说。
5. 各国有关公共秩序的理论 and 实践。

(三) 应用

1. 能够运用公共秩序的理论在司法实践中保护本国或本国当事人的利益。
2. 司法实践中运用公共秩序理论应注意的问题。

八、法律规避的概念、构成要件和效力

(一) 识记

法律规避的概念 法律规避的性质 法律规避的方式 法律规避的构成要件 法律规避的效力

(二) 领会

1. 法律规避是否成为独立于公共秩序的问题。
2. 法律规避的构成要件。
3. 法律规避的方式。
4. 法律规避行为是否合法。

九、外国法查明的概念、方式及其救济

(一) 识记

外国法查明的概念 外国法查明的方式 外国法查明的救济

(二) 领会

1. 外国法的内容及其解释。
2. 外国法查明的性质和方式。
3. 不能查明外国法时的法律适用。
4. 错误适用外国法的救济。

第五章 法律行为和代理

一、识记

法律行为的概念 法律行为的法律冲突 法律行为的法律适用
代理的概念 代理关系的范围 代理关系的法律适用

二、领会

1. 国际私法主体设立、变更、终止其民事权利和民事义务的行为。
2. 法律行为的实质要件和形式要件的法律冲突。

3. 法律行为形式要件的法律适用。
4. 代理人在代理权限内以被代理人的名义实施某种民事法律行为并由被代理人对代理人的民事行为直接承担法律责任。
5. 1978 年《代理法律适用公约》。

第六章 物权的法律适用

一、识记

物权 物之所在地法 国有化 信托

二、领会

1. 物之所在地法的产生与发展。
2. 物之所在地的确定。
3. 物之所在地法的适用范围。
4. 国有化的补偿。
5. 信托自体法。

三、应用

1. 能正确确定涉外物权法律关系的准据法。
2. 能正确确定涉外信托法律关系的准据法。

第七章 知识产权的法律适用

一、识记

知识产权 专利权 商标权 著作权 国民待遇 最惠国待遇
优先权 双国籍国民待遇原则 《伯尔尼公约》 《保护工业产
权巴黎公约》 《专利合作条约》 《商标国际注册马德里协定》

《著作权法》 《世界版权公约》 《与贸易有关的知识产权协议》 《专利法》 《商标法》

二、领会

1. 知识产权法律冲突的产生原因。
2. 知识产权的准据法选择。
3. 《保护工业产权巴黎公约》所确立的基本原则。
4. 《伯尔尼公约》与《世界版权公约》的比较。
5. 《专利合作条约》在专利的国际申请方面的优点。
6. 《商标国际注册马德里协定》的主要内容。
7. 《专利法》有关国民待遇原则的规定、优先权的规定。
8. 《商标法》有关国民待遇原则的规定、优先权的规定，商标国际注册的规定。
9. 《著作权法》有关双国籍国民待遇原则的规定。

三、应用

1. 能依据知识产权的法律适用原则解决司法实践中的法律选择问题。
2. 能应用《保护工业产权巴黎公约》对工业产权进行国际保护。
3. 能应用《伯尔尼公约》和《世界版权公约》对著作权进行国际保护。
4. 能应用《商标国际注册马德里协定》解决商标国际注册的问题。
5. 能运用我国《专利法》、《商标法》《著作权法》解决司法实践中的具体问题。

第八章 合同的法律适用

一、识记

合同 当事人意思自治原则 特征履行说 合同自体法 国际货物买卖合同 国际海上货物运输合同 提单 国际铁路货物运输信用证

二、领会

1. 合同法律适用的意思自治原则。
2. 合同法律适用的最密切联系原则。
3. 合同形式的法律适用。
4. 合同当事人缔约能力的法律适用。
5. 1980年《联合国国际货物销售合同》公约的主要内容。
6. 《海牙规则》、《维斯比规则》、《汉堡规则》的联系与区别。
7. 《2000年国际贸易术语解释通则》的主要内容。
8. 海上货物运输保险的主要险别。
9. 信用证支付方式的特点。
10. 中国关于涉外合同的法律适用。

三、应用

能正确适用国际公约和冲突法解决涉外合同纠纷。

第九章 国际商事关系的法律适用

一、海事关系的法律冲突和法律适用

(一) 识记

海事关系的种类 海事关系的法律冲突 海事关系的法律适用

(二) 领会

1. 几个基本概念的理解和掌握：船舶物权、船舶优先权、船舶抵押权、船舶碰撞、海难救助、共同海损。

2. 海事关系的分割及各部分的法律适用。

(三) 应用

能够运用海事关系法律适用的基本理论解决有关司法实际问题。

二、票据关系的法律冲突和法律适用

(一) 识记

票据的概念 票据的种类 票据关系的法律适用

(二) 领会

1. 票据是指以支付一定数目的金额为目的并可以自由流通和转让的有价证券。

2. 汇票、本票和支票的内涵。

3. 票据关系的分割及各部分的法律适用。

三、信托关系的法律冲突和法律适用

(一) 识记

信托的概念 信托的法律冲突 信托的法律适用

(二) 领会

1. 信托是指当事人将自己的财产委托给足以信赖的第三者，使其按照自己的意愿和要求，进行管理和运用的制度。
2. 信托的法律冲突。
3. 信托关系的分割及各部分的法律适用。
4. 1984年《关于信托的法律适用及其承认的公约》的主要内容。

四、破产关系的法律冲突和法律适用

(一) 识记

国际破产的概念 破产财团的概念 国际破产法律制度的类型
国际破产的法律冲突 国际破产的法律适用

(二) 领会

1. 含有涉外因素或国际因素的破产。
2. 单一破产制、复合破产制和破产财团等概念的内涵。
3. 国际破产的法律冲突。
4. 国际破产关系的分割及各部分的法律适用。