

根据2005年版教材编写



国际私法

双色印刷

全国高等教育自学考试同步训练·同步过关

主编 贾正川
编 全国高等教育自学考试命题研究组
北京 大学

(最新版)



全国高等教育自学考试指定教材辅导用书 法律专业

全国高等教育自学考试指定教材辅导用书
全国高等教育自学考试同步训练·同步过关

国际私法

组 编 全国高等教育自学考试命题研究组
主 编 北京大学 贾正川

图书在版编目 (CIP) 数据

全国高等教育自学考试同步训练·同步过关·法律类 1/ 贾正川
主编. —北京: 人民日报出版社, 2004. 12
ISBN 7-80153-958-3

I. 全… II. 贾… III. 法律—中国—高等教育—自学考试—
自学参考资料 IV. G726.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 069173 号

书 名: 全国高等教育自学考试同步训练·同步过关·法律类 1

国 际 私 法

主 编: 贾正川
责任编辑: 紫 玉
装帧设计: 赵鹏丽
文稿统筹: 谭伟红
项目统筹: 杨铁军

出版发行: 人民日报出版社(北京金台西路 2 号 邮编: 100733,
电话: 010-65369529, 65369527)

经 销: 新华书店
印 刷: 北京市朝阳印刷厂

开 本: 880mm × 1230mm 1/32
字 数: 3960 千字
印 张: 165 印张
印 数: 0001—5000 册
印 次: 2005 年 8 月第 1 版 第 2 次印刷

书 号: ISBN 7-80153-958-3/G·527
定 价: 282.00 元

前言

本书是与全国高等教育自学考试《国际私法》自学考试的
大纲、教材相配套的辅导用书。

编写依据:

1. 全国高等教育自学考试指导委员会颁布的《国际私法
自学考试大纲》
2. 全国高等教育自学考试指导委员会组编的教材《国际
私法》(北京大学出版社,李双元主编)

本书的特点:

1. 以考试大纲规定的考核知识点及能力层次为线索,按
最新体例分章节进行编写。每章均列有考点透视,并将每一章
节可能出现的所有考核知识按考试题编写同步跟踪强化训练
题,以便考生扎实、准确掌握本章内容。

2. 对每一章的重点、难点部分进行解答并举例点评,又将
本章最近出现过的考题进行题解,每章又附有知识网络图,这
对于考生全面把握教材内容,掌握重点、难点,正确解答各种题
型,富有切实的指导意义。

3. 附录部分包括两套模拟试题、一套最新全真试题及参
考答案,以便考生及时了解最新考试动态及方向。

为保证您顺利通过考试,我们建议您将本书与学苑出版社
出版的《全国高等教育自学考试标准预测试卷》配套使用。

编者
于北京大学

目 录

第一章 绪 论	(1)
考点透视	(1)
同步跟踪强化训练	(1)
参考答案	(3)
重点难点举例点评	(6)
历年考题分析	(8)
知识网络图	(9)
第二章 国际私法的历史	(10)
考点透视	(10)
同步跟踪强化训练	(10)
参考答案	(13)
重点难点举例点评	(18)
历年考题分析	(20)
知识网络图	(23)
第三章 冲突规范与法律选择	(24)
考点透视	(24)
同步跟踪强化训练	(24)
参考答案	(29)
重点难点举例点评	(35)
历年考题分析	(37)
知识网络图	(39)
第四章 冲突规范运用中的几个一般性问题	(40)
考点透视	(40)
同步跟踪强化训练	(40)

参考答案	(45)
重点难点举例点评	(52)
历年考题分析	(55)
知识网络图	(60)
第五章 外国人的民事法律地位	(61)
考点透视	(61)
同步跟踪强化训练	(61)
参考答案	(63)
重点难点举例点评	(68)
知识网络图	(69)
第六章 自然人	(70)
考点透视	(70)
同步跟踪强化训练	(70)
参考答案	(76)
重点难点举例点评	(83)
历年考题分析	(84)
知识网络图	(85)
第七章 法人	(86)
考点透视	(86)
同步跟踪强化训练	(86)
参考答案	(88)
重点难点举例点评	(92)
历年考题分析	(93)
知识网络图	(95)
第八章 法律行为和代理	(96)
考点透视	(96)
同步跟踪强化训练	(96)
参考答案	(98)
重点难点举例点评	(100)
知识网络图	(101)

◎第九章 财产权	(102)
考点透视	(102)
同步跟踪强化训练	(102)
参考答案	(106)
重点难点举例点评	(111)
历年考题分析	(112)
历年考题分析	(113)
知识网络图	(114)
◎第十章 知识产权	(115)
考点透视	(115)
同步跟踪强化训练	(115)
参考答案	(120)
重点难点举例点评	(127)
历年考题分析	(147)
知识网络图	(132)
◎第十一章 合同之债法律适用的一般程度	(133)
考点透视	(133)
同步跟踪强化训练	(133)
参考答案	(140)
重点难点举例点评	(145)
历年考题分析	(147)
知识网络图	(150)
◎第十二章 国际货物买卖及与之有关的几种主要合同	(151)
.....	(151)
考点透视	(151)
同步跟踪强化训练	(151)
参考答案	(158)
重点难点举例点评	(173)
历年考题分析	(176)
知识网络图	(178)

第十三章 法定之债	(179)
考点透视	(179)
同步跟踪强化训练	(179)
参考答案	(185)
重点难点举例点评	(192)
历年考题分析	(193)
知识网络图	(196)
第十四章 婚姻家庭	(197)
考点透视	(197)
同步跟踪强化训练	(197)
参考答案	(202)
重点难点举例点评	(208)
历年考题分析	(210)
知识网络图	(212)
第十五章 遗嘱与继承	(213)
考点透视	(213)
同步跟踪强化训练	(213)
参考答案	(217)
重点难点举例点评	(221)
历年考题分析	(222)
知识网络图	(225)
第十六章 国际民事诉讼法	(226)
考点透视	(226)
同步跟踪强化训练	(226)
参考答案	(234)
重点难点举例点评	(245)
历年考题分析	(247)
知识网络图	(250)
第十七章 国际商事仲裁法	(251)
考点透视	(251)

同步跟踪强化训练	(251)
参考答案	(257)
重点难点举例点评	(266)
历年考题分析	(268)
知识网络图	(271)

附录:

□ 模拟试题 (一)	(272)
模拟试题 (一) 参考答案	(280)
□ 模拟试题 (二)	(285)
模拟试题 (二) 参考答案	(293)
□ 2005 年 (上) 高等教育自学考试全国统一命题考试 国际私法试卷	(298)
□ 2005 年 (上) 高等教育自学考试全国统一命题考试 国际私法试卷参考答案	(307)

第一章 绪论

考点透视

通过学习本章,了解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,以及它应包括的几类规范,它的渊源和基本原则,并且明确它在贯彻对外开放政策,促进国际民商事法律方面的重要作用。

同步跟踪强化训练

一、单项选择题

1. 国际私法是以_____为调整对象的法律部门。()
A. 民事关系 B. 涉外民事关系
C. 国内民事关系 D. 国际合同关系
2. 国际私法渊源最早的表现形式是()
A. 国际条约 B. 国际惯例
C. 国内立法 D. 国内判例
3. 一国的国内法,从国际私法的角度,可划分为()
A. 实体法和冲突法 B. 内国法和实体法
C. 实体法和程序法 D. 冲突法和程序法
4. 在全球化的时代,国际私法中,_____原则的地位必将会大

大提升。 ()

- A. 主权原则
 - B. 平等互利原则
 - C. 国际协调与合作原则
 - D. 保护弱方当事人合法权益
5. 国际私法主要解决 ()
- A. 区际法律冲突
 - B. 时际法律冲突
 - C. 人际法律冲突
 - D. 不同国家之间的法律冲突

二、多项选择题

1. 国际私法的范围应包括 ()
- A. 国际商事仲裁程序规范
 - B. 统一实体规范
 - C. 外国人民事法律地位规范
 - D. 国际民事诉讼程序规范
 - E. 冲突规范
2. 为解决涉外民事关系中的法律冲突问题可采取的方法是 ()
- A. 通过冲突规范指定应适用的法律
 - B. 直接适用国内法
 - C. 由当事人自行选择
 - D. 由法院依职权裁定
 - E. 制定统一的实体法规范
3. 以下论说中, 属于国际私法基本理论的是 ()
- A. 法则区别说
 - B. 国际礼让说
 - C. 法律关系本座说
 - D. 本地法说
 - E. 场地支配行为说
4. 以下情况中, 构成涉外民事法律关系的是 ()
- A. 民事法律关系的主体一方是无国籍人
 - B. 民事法律关系的客体或标的位于国外

- C. 合同双方约定的交货地点是国外
 - D. 我国公民的民事权益在国外被中国人侵害
 - E. 民事关系的权利义务法律事实发生在国外
5. 国际私法上法律冲突产生的原因主要有 ()
- A. 对同一民事关系, 相关国家的法律作出了不同的规定
 - B. 司法权独立
 - C. 各国家之间的文化背景不同
 - D. 受案法院在一定条件下承认外国法律的域外效力
 - E. 大量的涉外民事关系的存在

三、名词解释

1. 法律冲突
2. 涉外民事关系

四、简答题

1. 简述同一国家民事法律的不同性质的冲突。
2. 简述外国的国际私法学者从不同侧面对国际私法下的几种定义。
3. 简述我国的国际私法的定义及其特点。

五、论述题

试述国际私法的渊源。

参考答案

一、单项选择题

1. B 2. C 3. A 4. C 5. D

二、多项选择题

1. ABCE 2. AF 3. ABCD 4. ABCDE 5. ABDE

三、名词解释

1. 法律冲突是指对同一涉外民事关系因所涉各国立法不同且都有可能对它进行管辖而产生的法律适用上的冲突。
2. 涉外民事关系是指在民事关系的主体、客体和权利义务据以发生的法律事实诸因素中至少有一个外国因素的民事关系。

四、简答题

1. 答：(1) 区际法律冲突。区际法律冲突是一国内部不同地区的法律制度之间的冲突。

(2) 人际法律冲突。人际法律冲突是指一国之内适用于不同宗教、种族、不同阶级的人的法律之间的冲突。

(3) 时际法律冲突。时际法律冲突是指可能影响同一涉外民事关系的新旧、前后法律之间的冲突。

2. 答：(1) 根据国际私法的调整对象，把国际私法定义为“调整涉外民事关系的法律部门”。

(2) 从解决涉外民事关系法律冲突的角度，把国际私法定义为“调整不同国际私法冲突的规范的总和”。

(3) 从有关涉外民事关系是否应服从外国法的效力的角度下定义。就把国际私法定义为“每一个国家在处理某一法律问题时，决定是否应承认某一外国法律的效力的一个法律部门”。

(4) 用列举国际私法的范围的方式下定义。国际私法是处理涉外民事案件时解决管辖权、法律适用和外国判决的承认与执行的规范的总和。

3. 答：我国国际私法的定义是：“国际私法是以涉外民事关系为

调整对象,以解决法律冲突为中心任务,以冲突规范为最基本的规范,同时包括规定外国人民事法律地位的规范、避免或消除法律冲突的统一实体规范以及国际民事诉讼与仲裁程序规范在内的一个独立的法律部门。”

其特点是:

(1) 强调了国际私法调整对象的特殊性,而调整对象的不同正是区别不同法律部门的出发点。

(2) 突出了国际私法的本质特性,即它的中心任务是解决因各国商法规定不同而产生的法律冲突。

(3) 反映了国际私法最基本的规范和制度的特殊性,肯定了冲突规范及与之相联系的各种制度构成了国际私法的主要内容。

(4) 指出了为实现调整涉外民事关系的任务,国际私法还应包括其他三类规范。

五、论述题

答:国际私法的渊源,是指国际私法规范的表现形式。国际私法的渊源主要有以下几种:

(1) 国内立法。国内立法是国际私法最主要的渊源。

①外国人民事法律地位规范。②冲突规范。③国际民事程序规范。

(2) 国内判例。所谓判例,是指法院先前的某一判决具有法律的功效,从而成为以后审判同类案件的依据。

中国不承认判例可以作为法的渊源。然而在国际私法领域,我们不能不高度重视判例的重要性,并恰当地运用判例。

(3) 国际条约。世界上包含有国际私法规范的国际公约有很多,大致可归纳为以下几大类:

①关于外国人法律地位的公约。②关于财产权的公约。③关

于知识产权国际保护的公约。④关于国际投资和贸易的公约。⑤关于国际运输的公约。⑥关于国际支付的公约。⑦关于海事的公约。⑧关于婚姻、家庭和继承方面的公约。⑨关于民事诉讼程序的公约。⑩关于国际商事仲裁的公约。

(4) 国际惯例。国际私法中的国际惯例由两部分组成的。其中一部分是如《国际法院规约》第38条所称的“作为通例”并“经接受为法律”的那些国际习惯。国际私法的后一种国际惯例，是在长期商业实践的基础上产生的，后来又经过统一编纂和解释而变得更为准确，从而在国际上起着统一实体私法的重要作用。

(5) 国际私法之原则和一般法理及学说。国际私法的一般原则、一般法理（或一般法律原则）、公平与善良原则及特定学者（或学派）的学说，亦可成为国际私法的渊源，只看有关国家的法律或国际条约是否有这样的明确授权。

重点难点举例点评

国际私法的基本原则

国际私法的基本原则主要包括主权原则、平等互利原则、国际协调与合作原则和保护弱方当事人合法权益的原则。它们使国际私法在调整国际民事活动中，既能维护自己国家和人民利益，又能促进国家间平等互利交往和保障全人类共同的可持续发展。

(1) 主权原则。主权原则是国际公法上的最基本原则，早在荷兰“法则区别说”形成之时，它便被引入国际私法。主权原则要求我们必须承认和重视每个国家在处理涉外经济、民事关系时的法律适用和行使国际民事管辖权的独立自主的权利。

根据这一原则,任何主权国家都有权通过国内立法或参与国际立法,规定自己的国际私法制度,当然各国亦应遵守国际法的一些基本限制。

国际私法本是在坚持国家主权独立的基础上发展起来的。国际私法许多冲突原则与制度的产生和确立,也都直接受主权原则的制约。

当然,强调必须把主权原则作为国际私法的首要的基本原则,并不意味着国家在处理涉外民商事关系时不受任何限制或约束。冲突规范的适用和承认外国法的域外效力便是对主权的自我限制。

(2) 平等互利原则。国际私法的这项原则在两个层面上发挥着重要作用:第一,它要求各个国家在处理涉外民事关系时,应从有利于发展国家平等互利的经济交往关系出发,平等地对待各国国民商品,在可以而且需要适用外国法时建院予以适用,要求承认外国当事人平等的地位,他们的合法权益应受到同等保护。第二,要求不同国家当事人之间进行民事活动时,亦应建立平等互利的关系。

(3) 国际协调与合作原则。根据国际协调与合作原则处理涉外民商关系时,应兼顾中国国情及发展商法的基本制度和国际上的普遍实践或习惯做法。

在当今全球化的时代的国际私法关系中,国际协调与合作的原则和国际社会本位理念的地位必然会大大提升。

(4) 保护弱方当事人合法权益的原则。只满足于形式上的平等互利,而不从国际私法制度上保障实质上的平等互利,不能推进国际民商事关系的发展,也不能推进国际民商新秩序的建立。在国际私法处理上述种种跨国性的私法问题时,强调保护弱方当事人的合法权益的原则。

典型例题分析

国际私法的基本原则有 ()

- A. 主权原则
- B. 平等互利原则
- C. 国际协调与合作原则
- D. 公平与善良原则
- E. 保护弱方当事人合法权益的原则

答案 ABCE

 本题考查的是国际私法的基本原则。根据教材，国际私法的基本原则有四个，即主权原则、平等互利原则、国际协调与合作原则和保护弱方当事人合法权益的原则。国际私法中的原则很多，但其基本原则本书只归纳和认可了这四个，故 ABCE 应选，而 D 项公平与善良原则虽然也是国际私法中的原则之一，但本书只将其作为国际私法的渊源之一，不是基本原则，所以不能选择。

历年考题分析

(2004 年上，单选 4) 依据我国法律规定，我国的国际私法渊源不包括 ()

- A. 国内判例
- B. 国内立法
- C. 国际条约
- D. 国际惯例

答案 A

 根据国际惯例，ABCD 四项都是国际私法的渊源，但是根据我国的法律，我国不承认判例可以作为法的渊源，所以应选 A 当选。