

国际贸易法学

主 编 左海聪 陆泽峰

副主编 (以姓氏笔划为序):

王恩锦 何仕金

陈迪锋 周新波

撰稿人 (以姓氏笔划为序):

王恩锦 王泽波 左海聪 刘晓芳

陆泽峰 何仕金 陈迪锋 周新波

武汉大学出版社

说 明

本书由我拟定撰写大纲,由大家分工撰写并由我最后统稿。我所承担的部分是以我为武汉大学法学院国际法专业、经济法专业本科生和国际经济法专业研究生讲授国际贸易法课程时的讲义为基础增删修订而成的。全书的分工如下:

左海聪:第一、二、三、五、六、七、八、十二、十五章

何仕金、左海聪:第四章

周新波、左海聪:第九章

陆泽峰、刘晓芳:第十章

陈迪锋、陆泽峰:第十一章

王恩锦、左海聪:第十三章

陆泽峰、王泽波:第十四章

本书主要对全部现有的(包括最新的)国际贸易法律和惯例进行系统和细致的阐述,希望能为高等院校法律专业、经贸专业的学生、法律专业人士、经贸界人士提供一部切合实际的国际贸易法教材或读本。本书对若干理论问题(比如国际贸易法基本理论问题、世界贸易组织争端解决机制的性质等)也提出了自己的观点并加以论证,希望能有抛砖引玉的效用。

余老师在百忙之中抽出宝贵的时间审阅全书并欣然作序。武汉大学出版社和郭园园女士对本书的出版提供了大力支持和帮助。中国汇凯实业(集团)有限公司对本书的出版也给予了经济襄助。在此,我谨向武大出版社、汇凯集团、尊敬的余老师、郭编辑和钟涛总裁表示由衷的感谢!

左 海 聪

1996. 12. 20

图书在版编目(CIP)数据

国际贸易法学/左海聪, 陆泽峰主编. —武汉: 武汉大学出版社, 1997. 5

ISBN 7-307-02377-6

I. 国…

II. ①左… ②陆…

III. ①贸易法—法学 ②法学—贸易法

IV. D996.1 D (9) 96.1

武汉大学出版社出版

(430072 武昌 珞珈山)

湖北省黄冈市新华印刷总厂印刷

(湖北省黄冈市宝塔大道 85 号)

新华书店湖北发行所发行

1997 年 5 月第 1 版 1997 年 5 月第 1 次印刷

开本: 850×1168 1/32 印张: 14.25 插页 4

字数: 365 千字 印数: 1—3000

ISBN 7-307-02377-6/D·342 定价: 15.20 元

本书如有印装质量问题, 请寄印刷厂调换

序

国际贸易法是国际经济法的一个重要分支。与国际投资法、国际金融法等国际经济法其他分支部门相比，国际贸易法是一个发展较为迅速和完备的法律领域。从 19 世纪末 20 世纪初开始，规范国际贸易的统一实体法，即各种国际贸易惯例和国际贸易公约不断形成和增多，在 20 世纪 20、30 年代形成了国际贸易法发展的第一次高潮。这一时期的重要惯例和公约有《商业跟单信用证统一惯例》、《国际贸易术语解释通则》、《海牙规则》、《华沙公约》、《统一汇票本票法公约》、《统一支票法公约》等等。二战以后，不仅出现了第一个调整国际贸易管制的多边条约——关贸总协定，还于 1966 年成立了旨在促进国际贸易法的逐步协调和统一的联合国国际贸易法委员会。国际贸易法委员会起草了一系列国际贸易公约或示范法律，如《国际货物买卖时效期限公约》、《海上货物运输公约》、《国际货物买卖合同公约》、《国际汇票和本票公约》、《国际贸易法委员会仲裁规则》，从而使国际贸易法进入了第二个发展高潮。从本世纪 80 年代后期开始，伴随着国际政治外交、经济贸易情势的急剧变化，国际贸易法又进入了一个新的大发展时期。《国际货物买卖合同公约》于 1988 年开始生效，《国际贸易术语解释通则》、《跟单信用证统一惯例》分别在 1990 年、1993 年得到修订，《贸发会议/国际商会多式联运单证》、《国际保理通则》、《电子处理资金划拨法律指南》也相继被制定出来，最后，则是“开辟全球经济合作新纪元”的《世界贸易组织协议》于 1994 年 4 月 15 日在马拉喀什签署并于 1995 年 1 月 1 日生效。与此同

时，许多前计划经济国家在向市场经济的转变中，也相继制定或修订了其与国际贸易密切相关的商法和外贸法。譬如说我国，在进入90年代后就制定了《海商法》、《外贸法》、《票据法》、《保险法》、《仲裁法》等重要法律。这些国内贸易立法与国际贸易惯例和公约相互配合，在调整国际贸易关系中发挥着重要的作用。

国际贸易法的发展，给我国国际贸易法工作者提出了许多新的课题。例如，国际贸易法的基本理论尚需进一步拓展和深入，国际贸易法的最新发展亦需加以介绍和阐释，中国对有关国际贸易惯例和公约应持何种态度，中国应如何完善外贸立法及处理国际贸易中的有关法律问题，等等，都有待于进一步探讨和研究。

左海聪等同志撰写的这部《国际贸易法学》在国际贸易法研究方面作了有益的努力。与以往的国际贸易法著作相比，该书在下列两个方面颇具特色：一是在绪论中，作者较为详实地分析与探讨了国际贸易法的概念、体系、渊源、基本原则和历史沿革，并提出了自己的观点。关于国际贸易法的概念，作者认为应坚持综合、实证的研究方法，对国际贸易法作广义的理解，同时又要有所节制，尽量避免与现有法律部门或学科的重复。具体而言，国际贸易法是规范国际货物贸易的、以统一实体法为核心、兼及世界贸易组织协议等公约以及中国的相关国内法的一个整体。关于国际贸易法的体系，作者按国际贸易的发生过程分为国际货物买卖法、国际货物运输与保险法、国际贸易支付法、国际贸易管理法和国际贸易争端解决程序法五个部分并以此作为全书的五编。作者还将国际贸易法分为公法和私法，分别探讨其基本原则，并把国际贸易法分为三个历史阶段。这些观点富有启迪性。二是该书对规范国际贸易的现行法律和惯例作了较为全面的阐述，特别是一些最新的法律和惯例，如Incoterms 1990、UCP500、国际保理通则、电子处理资金划拨法律指南、世界贸易组织协议的重要分协议、中国海商法、票据法、外贸法、仲裁法等等，都在该书的重点讨论范围之内。该书在阐明有关法律和惯例时，注重依循

其内在逻辑作实证分析，务求能准确反映国际贸易法律实践，体现国际贸易法的技术性和务实性。

尤其值得一提的是，该书最后一章“世界贸易组织争端解决机制”是左海聪博士学位论文的核心部分。我国学者对这方面的系统阐述目前尚不多见。这部分内容对我国有关部门和企业了解和在未来运用该机制是会有所帮助的。

很高兴看到《国际贸易法学》出版问世。相信该书的出版对于我国国际贸易法的教学与科研，以及相关部门处理外贸实务都会有所助益。

是为序。

余 劲 松

1996年12月于珞珈山

目 录

序 说明

第一章 绪论.....	1
第一节 国际贸易法的概念.....	1
一 不同的观点	1
二 应有之义	5
第二节 国际贸易法的体系.....	7
一 国际货物买卖法	8
二 国际货物运输和保险法	8
三 国际贸易支付法	9
四 国际贸易管理法	9
五 国际贸易争议解决程序法	10
第三节 国际贸易法的渊源	10
一 国际贸易条约.....	10
二 国际贸易惯例.....	12
三 国内立法.....	15
四 司法判例.....	17
五 学说.....	17
第四节 国际贸易法的基本原则	18
一 国际贸易私法的基本原则.....	18
二 国际贸易公法的基本原则	21
第五节 国际贸易法的历史沿革	22

一 中世纪商人自治法	23
二 国内商法	23
三 国际贸易统一法与国内商法的并存	24

第一编 国际货物买卖法

第二章 贸易术语惯例:

《1990 年国际贸易术语解释通则》	27
第一节 贸易术语的含义	27
第二节 有关贸易术语的国际贸易惯例	27
一 《1932 年华沙——牛津规则》	28
二 《1941 年美国对外贸易定义修订本》	28
三 《1990 年国际贸易术语解释通则》	28
第三节 几种主要的贸易术语	30
一 装运港交货的三种贸易术语	30
二 向承运人交货的三种贸易术语	36
第四节 其他贸易术语	38
第五节 贸易术语的选用	40

第三章 国际货物买卖合同法 (一):

《联合国国际货物买卖合同公约》	42
第一节 国际货物买卖合同	42
一 国际货物买卖合同的含义及特征	42
二 国际货物买卖合同的基本内容	43
三 国际货物买卖合同的形式	45
四 格式合同	
第二节 国际货物买卖合同公约概述	46
一 公约简介	46
二 公约的适用范围	48
三 公约总则	51
第三节 国际货物买卖合同的成立	55

一 要约	55
二 承诺	60
第四节 国际货物买卖合同的履行	63
一 卖方的义务	63
二 买方的义务	69
三 货物风险的转移	70
第五节 国际货物买卖中的违约责任和免责	75
一 违约	75
二 几种主要的违约补救方法	77
三 卖方违约时的补救方法	83
四 买方违约时的补救方法	87
五 保全货物的义务	89
六 免责	91
第六节 国际货物买卖合同的中止、变更和终止	93
一 国际货物买卖合同的中止	93
二 国际货物买卖合同的变更和终止	95

第四章 国际货物买卖合同法（二）：

中国涉外经济合同法	96
第一节 概述	96
第二节 总则	97
一 适用范围	97
二 基本原则	98
第三节 合同的成立	99
一 合同成立的方式	99
二 合同成立的形式	100
第四节 合同的效力	101
一 有效合同	101
二 无效合同和可撤销合同	102
三 无效合同和被撤销合同的处理	104
第五节 合同的履行、违约责任和免责	105

一 合同的履行	105
二 违约责任	106
三 免责	109
第六节 合同的转让、变更和终止	110
一 合同的转让	110
二 合同的变更	111
三 合同的终止	111
第五章 国际货物买卖合同的法律适用	113
第一节 1985 年海牙公约	114
一 适用范围	114
二 准据法的确定	115
三 准据法的适用范围	117
四 其他规定	118
第二节 我国有关的冲突法规则	119
一 当事人意思自治原则	119
二 最密切联系原则	120
第六章 国际货物买卖与产品责任法	121
第一节 产品责任法概述	121
一 产品责任法	121
二 产品责任法的历史发展	122
第二节 美国、欧共体及中国产品责任法比较	123
一 “产品”和“缺陷”的定义	123
二 责任主体	124
三 归责原则	125
四 责任主体的免责或减责	125
五 损害赔偿的范围	128
六 诉讼时效	128
七 结论	129
第三节 国际产品责任的法律问题	130

一 概述	130
二 《产品责任法律适用公约》	131
三 我国有关的冲突法规则及其适用	133

第二编 国际货物运输及保险法

第七章 国际海上货物运输法	135
---------------------	-----

第一节 国际海上货物运输合同概述	135
------------------------	-----

一 含义和特征	135
---------------	-----

二 分类	136
------------	-----

第二节 国际海上货物运输合同的成立、效力和开航前解除	136
----------------------------------	-----

一 成立	136
------------	-----

二 效力	137
------------	-----

三 开航前解除	137
---------------	-----

第三节 国际海上货物运输合同的履行	137
-------------------------	-----

一 承运人的责任及免责	137
-------------------	-----

二 托运人的责任	140
----------------	-----

三 货物交付	140
--------------	-----

第四节 提单	142
--------------	-----

一 提单的定义、格式和种类	142
---------------------	-----

二 有关提单的国际公约	144
-------------------	-----

三 1978年《汉堡规则》	
---------------------	--

第五节 航次租船合同	146
------------------	-----

一 概述	146
------------	-----

二 航次租船合同的主要条款	147
---------------------	-----

三 我国《海商法》关于航次租船合同的特别规定	
------------------------	--

第八章 国际海上货物运输保险法	151
-----------------------	-----

第一节 国际海上货物运输保险合同	151
------------------------	-----

一 概述	151
------------	-----

二 承保的风险与损失	152
------------------	-----

三 保险合同的订立、解除和转让	153
四 保险赔偿的支付	153
第二节 国际海上货物运输保险条款	154
一 中国人民保险公司海洋运输货物保险条款	154
二 伦敦保险业协会的协会货物条款	156

第九章 有关国际航空、铁路货物运输、

多式联运及其保险的法律

第一节 国际航空货物运输和保险法	159
一 有关国际航空货物运输的公约	159
二 航空运输货物保险条款	162
第二节 国际铁路货物运输及保险法	163
一 有关国际铁路货物运输的公约	163
二 中国人民保险公司的陆上运输货物保险	169
第三节 国际货物多式联运法	171
一 国际货物多式联运及其引起的法律问题	171
二 联合国《国际货物多式联运公约》	172
三 贸发会议及国际商会的《多式联运单证规则》	173
四 我国海商法有关多式联运合同的特别规定	174

第三编 国际贸易支付法

第十章 国际票据法

第一节 票据法的基本原理	175
一 票据的概念和种类	175
二 票据的法律特征	176
三 汇票	178
四 本票	193
五 支票	195
第二节 票据的国际立法	197
一 各国票据立法及其体系	197

二	票据法的国际统一化运动	200
三	日内瓦票据公约	202
四	联合国票据公约	204
第三节	中国票据法	207
一	中国票据立法	207
二	中国票据法的主要特点和内容	208
第十一章	国际支付法	213
第一节	国际支付概述	213
一	国际支付的起源和发展	213
二	国际支付的方式	214
第二节	汇付	215
一	汇付的含义和种类	215
二	汇付参与人及其基本程序	216
第三节	托收	217
一	托收的含义和种类	217
二	托收参与人及其基本程序	218
三	《托收统一规则》的主要内容	219
四	国际保付代理	220
第四节	信用证	224
一	信用证的含义和作用	224
二	信用证的种类	225
三	信用证的主要内容	230
四	信用证参与人及其基本程序	232
五	信用证参与人间的法律关系	234
六	信用证欺诈及其防止	239
七	《跟单信用证统一惯例》	242
第五节	EDI 和国际支付	251
一	EDI 的含义和作用	251
二	EDI 国际规则	252
三	EDI 与信用证业务	253

四 电子处理资金划拨的法律问题	255
-----------------------	-----

第四编 国际贸易管理法

第十二章 国际贸易管理法 (一):

世界贸易组织协议	261
第一节 世界贸易组织协议概述	261
一 乌拉圭回合谈判及其历史意义	261
二 世界贸易组织协议的结构	263
三 世界贸易组织	263
第二节 1994 年关税及贸易总协定	265
一 1994 年关税及贸易总协定的范围	265
二 GATT1994 的主要原则或规则	266
第三节 反倾销协议	268
一 倾销 (Dumping) 的确定	268
二 损害的确定	270
三 反倾销调查的发起和后继程序	270
四 证据	272
五 临时措施	273
六 价格承诺 (Price Undertaking)	273
七 反倾销税的征收	274
八 反倾销税的追溯效力	275
九 反倾销税的征收期限	276
第四节 补贴和反补贴措施协议	276
一 总则	276
二 被禁止的补贴 (Prohibited Subsidies)	277
三 可申诉的补贴 (Actionable Subsidies)	279
四 不可申诉的补贴 (Non-actionable Subsidies)	280
五 反补贴措施	280
六 发展中国家成员方的特殊和差别待遇	284
七 过渡性安排	285

第十三章 国际贸易管理法 (二):

中国外贸管理法.....	286
第一节 关税法.....	286
一 概述	286
二 关税税率	287
三 关税的计征标准	288
四 税款的缴纳与退补	289
五 关税的减免	290
六 申诉程序	291
第二节 对外贸易法.....	292
一 概述	292
二 总则	293
三 外贸管理机构	295
四 外贸经营者	297
五 货物进出口管理	299
六 对外贸易秩序	305
七 对外贸易促进	
第三节 进出口商品检验法.....	308
一 概述	308
二 进出口商品检验机构	309
三 进出口商品的检验	309
四 监督管理	310

第五编 国际贸易争议解决程序法

第十四章 国际贸易中商事纠纷的处理.....	311
第一节 国际民事诉讼.....	311
一 国际民事诉讼的概念和作用	311
二 国际民事诉讼的基本原则	312
三 外国人的民事诉讼地位	314
四 国际民事管辖权	318
五 国际民事诉讼的期间、诉讼保全和诉讼时效	325

六 国际司法协助	327
七 外国法院判决的承认与执行	331
第二节 国际商事仲裁	333
一 国际商事仲裁的概念、性质和特点	333
二 国际商事仲裁机构	335
三 国际商事仲裁协议	342
四 国际商事仲裁程序	343
五 国际商事仲裁裁决的承认与执行	357
 第十五章 国家间贸易争端解决机制:	
世界贸易组织争端解决机制	362
第一节 世界贸易组织争端解决机制还要	362
一 一般制度和原则	362
二 协商、斡旋、调停和调解以及仲裁	372
三 专家小组程序	375
四 上诉评审程序	386
五 执行程序	389
第二节 世界贸易组织争端解决机制综论	395
一 一个完善的争端解决机制	395
二 一个司法性体制	399
第三节 中国与世界贸易组织争端解决机制	408
一 机制对中国的利弊	409
二 中国对机制的运用	414
 附录: 国际贸易常用合同、单证样式	423

第一章 绪 论

第一节 国际贸易法的概念

一、不同的观点

国际贸易法 (International Trade Law), 顾名思义, 即是规范国际贸易的法律的总称^①。但是学者们对这一概念的理解并不一致。认识的歧异主要体现在对以下问题的不同回答: 第一, 国际贸易是局限于货物贸易, 还是要将知识产权贸易和服务贸易囊括进来? 贸易行为是局限于私人间的买卖以及与此紧密相关的运输、保险、支付和仲裁, 还是也扩及国家对外贸易管理? 第二, 国际贸易法是否只限于国际贸易统一法即有关国际贸易的国际条约和商事惯例? 如果回答是肯定的, 那么国际条约是局限于统一私法条约, 还是也包括统一公法条约? 第三, 国际贸易法是否应包括国内法? 如果包括, 那么, 是局限于私法, 还是也包括公法? 大致说来, 对于国际贸易法的理解, 主要有两种不同的观点:

(一) 国际贸易法是规范国际货物贸易的统一私法

这一观点认为, 进入 20 世纪以后, 国际贸易关系日益频繁, 用冲突规范引用某一国家民商法的办法, 已不能适应其需要。于是, 直接规定国际贸易关系中当事人权利义务的条约和习惯便应运而生并逐渐发展。1926 年由国际联盟支持, 在罗马设立的国际

^① 这里的法律应作广义的理解, 凡寓含有规范效果的规则和程序的载体都在所属之列, 包括条约、国内立法、成文惯例以及一些标准合同或条款。