



# 国际商务仲裁

杨良宜 著

中国政法大学出版社

## 图书在版编目 (CIP) 数据

国际商务仲裁/杨良宜著. —北京: 中国政法大学出版社, 1997  
ISBN 7-5620-1578-3

I. 国… I. 杨… II. 国际商事仲裁 N. D996.1

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (97) 第 12795 号

**责任编辑** 步克冬  
**出版发行** 中国政法大学出版社  
**经 销** 全国各地新华书店  
**承 印** 北京 1201 厂

---

开本 850×1168 1/32 23.75 印张 580 千字  
1997 年 7 月第 1 版 1997 年 7 月第 1 次印刷  
印数: 0 001—11 000 册 定价: 30.00 元

---

**社址:** 北京市海淀区西土城路 25 号  
**邮编:** 100088 **电话:** 62229803 或 62010851

**版权所有 侵权必究**

**法律顾问:** 北京市地平线律师事务所律师 夏卫民

## 序

在1992年在大连海事大学，我作了三天的仲裁法律与实务讲座，其手稿与讲座录音经朱清教授与学生们在很短的时间内整理后出版了“国际商务与海事仲裁”一书。

因为赶着出版，加上我的讲座有颇多不足之处，令我在事后几年审视该书时仍感面红。

该书错漏很多，例如，“自然公正”的重要原则只讲了一半；在“费用与利息”却完全漏讲了“利息”，等等。

加上该书太忠于讲座，所以有不少地方重复与松散。

必须承认，这五年来自己知识的不断增长以及国际商务仲裁发生的重大变化，令我决心重写这本书，名为“国际商务仲裁”，并希望通过中国政法大学出版社的发行，使本书能在航运界以外的朋友中传播。

本书主要针对伦敦与香港商务仲裁，特别是英国1996年仲裁法与香港1996年仲裁（修订）法所带来的革命性改变。这两地的仲裁会是国内商务人士常会碰到的。

与笔者其他的书一样，本书注重实际，希望读者在了解本书后马上可去无惧地、充满自信地面对一个伦敦与香港仲裁的处理，能对每一步的程序都没有任何疑惑。

最重要的是,本书不仅是一本针对仲裁法律实务与技巧的书,而且是一本详细介绍在当今国际商贸的“文明斗争”中如何制胜的书。

本书能很快出版,从开始到完稿仅用了四个月,我最要去作出衷心感谢的是张祖跃先生,他帮助我打印文稿,修改与提供其他意见。我也要对中国政法大学出版社表示感谢,是该社高效、务实的运作,使这本书得以迅速出版。

杨良宜

1997年6月

# 目 录

案例索引	(1)
第一章 绪 论	(1)
第二章 仲裁的性质与优越性	(10)
§ 1 仲裁的性质	(10)
1.1 仲裁的含义	(10)
1.2 司法精神 (judicial character)	(11)
1.2.1 符合自然的公正 (natural justice)	(11)
1.2.2 实体法依照先例	(14)
1.2.3 程序上大原则要依照法院作法	(15)
1.2.3.1 程序上要实行对抗制 (adversarial system)	(16)
1.2.3.2 开庭 (hearing)	(17)
1.2.3.3 依照证据法 (rules of evidence)	(18)
1.2.3.4 仲裁员不得接受单方面的争辩与证据	(19)
1.2.3.5 文件披露 (discovery of documents)	(25)
§ 2 仲裁的优越性	(25)
2.1 国际性 (international)	(26)
2.1.1 稳定管辖权	(26)
2.1.1.1 择地行诉	(26)
2.1.1.2 英国法院态度的改变	(28)
2.1.1.3 仲裁条款起的作用	(30)



---

4.3 仲裁地点法院对仲裁管制掌握的轻重 .....	(81)
4.4 仲裁地点有否禁止外国人参与仲裁? .....	(82)
4.5 仲裁地点其他考虑如人才, 收费等。 .....	(83)
§ 5 仲裁协议对仲裁员资格国籍的规定 .....	(84)
§ 6 仲裁协议对仲裁员人数的规定 .....	(87)
6.1 如果对人数没有规定? .....	(87)
6.2 仲裁协议对人数有规定的情况 .....	(88)
6.2.1 一个仲裁员 .....	(88)
6.2.2 二个仲裁员 .....	(90)
6.2.3 三个仲裁员 .....	(93)
§ 7 仲裁协议对争议金额大小的规定 .....	(96)
§ 8 仲裁协议要求友好考虑 ( <i>Amiable Compositeur</i> ) .....	(99)
§ 9 Scott & Avery 仲裁协议 .....	(101)
§ 10 仲裁协议对实体法的规定 .....	(102)
10.1 没有任何规定的危险 .....	(102)
10.2 规定去适用外国实体法的情况 .....	(103)
10.3 浮动适用法律条款的有效性 .....	(104)
§ 11 仲裁协议要广泛 .....	(105)
11.1 如何用字? .....	(105)
11.2 简漏的仲裁协议 .....	(107)
11.3 去局限仲裁管辖权的例子 .....	(107)
11.4 广泛仲裁协议在新仲裁法的重要性如何? .....	(108)
§ 12 仲裁协议要明确 .....	(109)
12.1 简漏仲裁协议 .....	(109)
12.2 浮动仲裁协议 .....	(109)
12.3 没有仲裁地点的仲裁协议 .....	(111)
12.4 仲裁协议去指定不存在或错误的仲裁机构 .....	(112)
12.5 太不肯定矛盾的仲裁协议/条款无效 .....	(113)

§ 13 总结与建议如何草拟仲裁协议/条款 .....	(114)
§ 14 提单的仲裁协议与联合国示范法的形式要求 .....	(118)
14.1 租约仲裁条款有否合并并在提单? .....	(118)
14.2 Congenbill 1994 的仲裁条款 .....	(119)
14.3 联合国示范法的严格形式要求 .....	(120)
14.4 提单明确写上仲裁协议亦是无效的案例 .....	(122)
14.5 国际买卖合同仲裁协议是无效的案例 .....	(124)
14.6 香港对示范法所作出的修正与扩大书面定义 .....	(124)
14.7 扩大书面定义的总结 .....	(127)
§ 15 合同的存在及独立原则 (Existence of contract/separation principle) .....	(128)
§ 16 争议性质能否仲裁 (arbitrability) .....	(132)
<b>第四章 仲裁的基本类型</b> .....	<b>(136)</b>
§ 1 机构仲裁 (administered 或 institutional arbitration) .....	..... (137)
§ 2 机构仲裁的缺点 .....	(139)
§ 3 机构仲裁的优点 .....	(142)
§ 4 机构仲裁的优缺点总结 .....	(143)
§ 5 随意仲裁 .....	(144)
5.1 正式型 (formal) 仲裁 .....	(144)
5.2 半正式型 (semi-formal) 仲裁 .....	(145)
5.3 非正式的文件审理型 (documents-only and informal) 仲裁 .....	(145)
§ 6 即时仲裁 (instant arbitration) .....	(149)
<b>第五章 仲裁程序</b> .....	<b>(154)</b>
§ 1 所适用的程序法律 .....	(154)
1.1 实体法 (substantive law) .....	(154)
1.2 程序法 (procedural 或 curial law) .....	(156)

---

1.3 仲裁条款的法律 .....	(156)
1.4 当事人与仲裁员之间的法律 .....	(157)
§ 2 文书控辩 (pleadings) .....	(158)
§ 3 要求去进一步说明 (request for further and better particulars) .....	(163)
§ 4 修改控辩 (amendments) .....	(164)
§ 5 披露 (discovery) .....	(167)
5.1 有关文件的定义 .....	(167)
5.2 自动与全面披露 .....	(170)
5.3 全面披露的好处 .....	(172)
5.4 不必披露的有关文件 .....	(172)
5.5 披露在控辩之后 .....	(177)
5.6 披露的控辩之前 .....	(180)
5.7 法院的改革 .....	(180)
5.8 仲裁中的披露 .....	(184)
5.9 仲裁员对拒绝披露的制裁 (sanction) .....	(188)
§ 6 交换专家意见和证人陈词 (Exchange of expert's report and witness statement) .....	(191)
§ 7 预备会议 (preliminary meeting) .....	(194)
§ 8 开庭审理 (oral hearing) .....	(202)
8.1 一般介绍 .....	(202)
8.2 开庭陈词 .....	(204)
8.3 证人作供 .....	(204)
8.4 主讯问 .....	(205)
8.5 反盘问 .....	(206)
8.6 再盘问 .....	(209)
8.7 其余的程序及要点 .....	(209)
§ 9 缺席裁决 (default case) .....	(210)

9.1 缺席原因 .....	(211)
9.2 仲裁员对缺席应有的态度 .....	(213)
9.3 缺席裁决实况 .....	(219)
§ 10 给予裁决 (publication of award) .....	(220)
10.1 草拟裁决书 .....	(221)
10.2 开庭审理后出现新争论与新证据 .....	(224)
10.3 裁决书的给予 .....	(225)
10.4 对裁决书的留置 .....	(228)
10.5 对裁决书的修改 .....	(229)
10.6 裁决书的执行 .....	(231)
<b>第六章 仲裁员的资格与对他的管制</b> .....	(232)
§ 1 对仲裁员资格的要求 .....	(232)
1.1 法律没有要求 .....	(232)
1.2 如何任命法官? .....	(234)
1.3 如何订好协议对仲裁员资格要求? .....	(236)
§ 2 商业人士去做仲裁员的困难 .....	(240)
2.1 商业关系与披露责任 (duty of disclosure) .....	(241)
2.2 商业人士不了解仲裁程序法律与实务 .....	(244)
§ 3 豁免权 (immunity of arbitrator) .....	(248)
3.1 其他专业人士的豁免权 .....	(249)
3.2 仲裁员与法官的分别 .....	(250)
3.3 仲裁: 危险的行业 .....	(251)
3.4 法律给予豁免权 .....	(253)
§ 4 对仲裁员的管制 .....	(254)
4.1 机构仲裁的管制 .....	(254)
4.2 随意仲裁会错误任命仲裁员情况: .....	(255)
4.3 所托非人的后果如何补救? .....	(258)
4.4 一方当事人扯皮去任命不当仲裁员如何补救? ...	(259)

4.5 仲裁庭内部的管制 .....	(259)
4.6 法院的管制 .....	(260)
4.7 何谓“不良行为” .....	(261)
4.8 对付不良行为的救济 (remedy) .....	(265)
4.9 发回重审 (remission) 的情况 .....	(267)
4.10 发回重审 (remission) 的不足之处 .....	(269)
4.11 不良行为的泛滥 .....	(272)
4.12 1996 年仲裁法下“不良行为”的消失 .....	(274)
4.13 “严重不正常”的救济 .....	(276)
4.14 英国对仲裁员管制的总结 .....	(277)
4.15 联合国示范法对仲裁员的管制 .....	(278)
<b>第七章 仲裁的开始与时效</b> .....	<b>(281)</b>
§ 1 决定仲裁何时开始的重要性 .....	(281)
§ 2 时效的四大种类 .....	(282)
2.1 来自英国立法 .....	(283)
2.2 来自其他国家适用法 .....	(283)
2.3 合约内规定一个时效必须开始仲裁 .....	(284)
2.4 合约内规定一个时效必须做一些事 .....	(285)
§ 3 时效已过的救济 (remedy) 与“过度困境” (undue hardship) .....	(286)
§ 4 在 1996 年仲裁法“过度困境”的消失 .....	(290)
§ 5 对所有时效的严重警告 .....	(292)
§ 6 何谓开始仲裁 .....	(293)
§ 7 不够明确的开始仲裁 .....	(296)
§ 8 任命仲裁员去局限他的管辖权 .....	(298)
§ 9 局限仲裁员管辖权对被告反索赔的危险 .....	(299)
<b>第八章 推进仲裁</b> .....	<b>(303)</b>
§ 1 当事方在仲裁延误的原因 .....	(303)

1.1 双方当事人都去延误 .....	(303)
1.2 原告一方去延误 .....	(304)
1.3 被告一方去延误 .....	(305)
§ 2 仲裁员针对双方当事人去延误 .....	(307)
§ 3 仲裁员针对原告一方去延误 .....	(307)
3.1 原告懈怠为由撤消诉讼请求 (strike out claim for want of prosecution) .....	(308)
3.2 “Bremer Vulkan” 的先例带来后果 .....	(310)
3.3 立法的改变 .....	(312)
3.4 立法后带来的新问题 .....	(313)
3.4.1 该法的效力是否有追溯权? .....	(313)
3.4.2 仲裁的做法应否与法院的做法同步? .....	(314)
3.5 撤消诉讼请求的总结 .....	(316)
§ 4 仲裁员针对被告一方去延误 .....	(317)
4.1 仲裁员必须掌握轻重 .....	(317)
4.2 仲裁员对不服从命令的被告 (或也是原告) 具有的制裁权 (sanction) .....	(318)
4.3 在不同情况下使用不同制裁的例子 .....	(320)
4.4 浪费的费用 (wasted costs) 作为制裁的考虑 .....	(321)
4.5 法院协助仲裁员最后命令的做法 .....	(322)
§ 5 联合国示范法针对延误不足之处 .....	(324)
§ 6 中间裁决 (interim award) .....	(326)
6.1 仲裁员的权力来源 .....	(327)
6.2 仲裁员给予中间裁决应有的考虑 .....	(328)
6.3 中间裁决如何来对付延误? .....	(329)
6.4 “最起码欠钱” 的中间裁决如何不去令被告不利, 受到 不公道? .....	(332)
6.5 程序上的指令 ( <i>procedural orders nisi</i> ) 来对付被告的	

---

延误 .....	(334)
§ 7 中间措施 (interim measures) .....	(335)
7.1 中间措施的种类 .....	(336)
7.2 索赔与反索赔取得担保 .....	(337)
7.3 管辖权问题 .....	(339)
7.4 向法院申请检查, 取证, 等中间措施的新局限 ..	(340)
7.5 不合理的禁令 .....	(342)
<b>第九章 费用与利息</b> .....	<b>(343)</b>
§ 1 序文 .....	(343)
1.1 官司费用高昂的情况 .....	(343)
1.2 官司费用包括什么? .....	(345)
§ 2 费用担保 (security for costs) .....	(346)
2.1 向谁要? .....	(346)
2.2 原告要提供费用担保的原因 .....	(348)
2.3 外国原告可去豁免提供担保的情况 .....	(349)
2.4 谁有权下令? .....	(350)
2.4.1 原英国法律地位 .....	(350)
2.4.2 仲裁机构的条例去授权给仲裁员 .....	(352)
2.4.3 1996 年英国仲裁法地位 .....	(353)
2.4.4 联合国示范法的地位 .....	(353)
2.5 费用担保的做法 .....	(355)
2.5.1 多少金额? .....	(355)
2.5.2 担保的形式 .....	(357)
2.5.3 原告不提供费用担保的制裁 .....	(360)
2.6 1996 年英国仲裁法与香港修改法对提供费用担保的 收紧 .....	(361)
§ 3 分摊官司费用的大原则 .....	(363)
3.1 英国法律的大原则 .....	(363)

- 3.2 美国法律的大原则 ..... (364)
- 3.3 仲裁员的裁量权 ..... (365)
- 3.4 仲裁员错误行使裁量权的救济方法 (remedy) ... (367)
- 3.5 谁是“胜诉方”之一：索赔金额 (quantum) 只成功一部分？ ..... (368)
- 3.5.1 被告的对策：和解谈判 ..... (369)
- 3.5.2 被告的对策：存钱进法院 ..... (371)
- 3.5.3 被告的对策：仲裁中的秘密提议 (sealed offer) ..... (373)
- 3.5.3.1 为何仲裁无法存钱进法院 ..... (373)
- 3.5.3.2 秘密提议的用字与格式 ..... (374)
- 3.5.3.3 秘密提议被拒绝以后的做法 ..... (375)
- 3.5.3.4 秘密提议必须简单，也不能包括官司费用 ..... (377)
- 3.5.3.5 秘密提议与存钱进法院的不同之处 ..... (378)
- 3.5.3.6 香港仲裁法的规定 ..... (379)
- 3.5.3.7 秘密提议时效的长短 ..... (381)
- 3.5.3.8 秘密提议：其他合理与否因素的考虑 ... (382)
- 3.5.3.9 总结秘密提议的好处 ..... (383)
- 3.5.3.10 总结秘密提议的缺点 ..... (383)
- 3.5.4 被告的对策：仲裁中的 Calderbank 提议 ..... (385)
- 3.5.4.1 这新做法的兴起 ..... (385)
- 3.5.4.2 法院引进 Calderbank 提议的做法 ..... (385)
- 3.5.4.3 Calderbank 提议的用字与格式 ..... (386)
- 3.5.4.4 Calderbank 提议与秘密提议做法上的不同 ..... (388)
- 3.5.4.5 Calderbank 提议的缺点 ..... (389)
- 3.5.4.6 Calderbank 提议的好处 ..... (389)

3.6 谁是胜诉方之二：索赔金额 (quantum) 只成功极微 之数 .....	(390)
3.7 谁是胜诉方之三：多项不同索赔只成功几项或有反索赔成 功 .....	(391)
3.8 谁是胜诉方之四：大局或实质来看 .....	(393)
3.9 其他可去剥夺胜诉方应可取回官司费用的理由 .....	(394)
3.10 如何裁决费用? .....	(395)
3.11 1996 年英国仲裁法可去限制胜诉方能取回官司费用 .....	(396)
§ 4 核算费用 (taxation of costs) .....	(397)
4.1 仲裁员核算费用的好处 .....	(398)
4.2 核算费用的基础 (basis) .....	(399)
4.2.1 两种基础: .....	(399)
4.2.2 何谓“合理费用”? .....	(401)
(1) 多于一位业务律师处理案件 .....	(401)
(2) 大律师与首席大律师 (leading counsel) .....	(402)
(3) 外国律师或索赔代理 .....	(404)
(4) 专家证人 .....	(405)
(5) Costs draftsman .....	(405)
4.3 核算不包括的费用 .....	(406)
(1) 曾向法院作出各种申请的费用 .....	(406)
(2) 没有时间记录的工作 .....	(406)
(3) 一般当地的走动、旅行费用 .....	(407)
(4) 邮电、电话、传真等费用 .....	(407)
(5) 复印文件费用 .....	(407)
(6) 拟定诉费单 (bill of costs) 的工作 .....	(408)
4.4 核算费用的特殊考虑项目 .....	(408)
(1) 起诉前费用 (pre-action) .....	(408)

---

(2) 裁决后的费用 (post judgment or post award)	
.....	(408)
(3) 和解谈判失败的工作	(409)
(4) 费用的利息	(409)
4.5 业务律师的收费	(410)
(1) 大原则	(410)
(2) 什么是“一般性平均直接费用”?	(411)
(3) 什么是“附加收费”?	(411)
(4) 书信与电话收费	(413)
(5) 外国律师或索赔代理收费	(414)
(6) 不成功不收费的安排 (contingency fee)	(414)
4.6 大律师的收费	(415)
4.7 补偿原则 (indemnity principle) 的争议	(417)
4.8 对核算的总结	(418)
§ 5 仲裁员自己的收费	(419)
5.1 仲裁员收费的基础	(419)
5.2 仲裁员收费是包括了什么	(421)
5.3 仲裁员收费的权力来源	(421)
5.3.1 权力来源: 被任命的合约	(421)
5.3.2 被任命合约的明示条文	(421)
5.3.3 被任命合约的默示条文	(423)
5.4 当事人对收费有连带责任 (Jointly and severally liable)	
.....	(425)
5.4.1 不明朗情况	(425)
5.4.2 普通法地位	(426)
5.4.3 英国 1996 年仲裁法地位	(427)
5.4.4 香港仲裁法修改后的地位	(428)
5.5 对仲裁员收费的核算与管制	(428)