

240111



202401114

涉外案件审判实务

田淑梅 苏迎旭 编著



吉林人民出版社

(吉)新登字 01 号

涉外案件审判实务

田淑梅 苏迎旭 编著

刘树炎 责任校对

*

吉林人民出版社出版 发行

长春市南关区全安印刷厂印刷

*

850×1168 毫米 32 开本 19.375 印张 465 千字

1997 年 12 月第 1 版 1998 年 1 月第 1 次印刷

印数:1—1 000 册

ISBN 7-206-02822-5

D·756 定价:35.80 元

前 言

随着改革开放的日益深入和人民群众法律意识的日益增强，涉外经济纠纷案件、涉外民事案件、涉外刑事案件日益增多，涉外行政纠纷案件也有其自己的处理原则。尤其是涉外执行，更有自己的特点。本书对涉外经济纠纷案件、涉外民事案件、涉外刑事案件、涉外行政纠纷案件都进行了理论阐述，提出了审判实践中应注意的问题，并对涉外案件的法律适用问题作了解答，以便使审判人员在审理涉外案件时不但有理论上的依据，还有适用法律上的参考。

在本书的编写过程中，得到了许多同志的热情帮助。特别值得一提的是，吉林省高级人民法院副院长田景春同志在繁忙的工作中对本书的写作自始至终给予很大的关怀，并对本书的结构提出了宝贵的指导性意见，使本书能够以现在的面貌出现在读者面前；臧成日同志对本书的写作给予了热情的支持和帮助；周志峰同志为本书付出了大量的劳动。在此，对这些同志表示衷心的感谢。

编者

1997年9月25日

目 录

绪 论	1
第一编 涉外民事诉讼程序	
第一章 涉外民事诉讼程序概述	5
第一节 涉外民事诉讼程序规范	5
第二节 审理涉外民事案件的基本原则	8
第三节 涉外民事案件管辖	15
第四节 涉外财产保全	29
第五节 涉外民事诉讼期间	35
第六节 涉外民事诉讼的送达	39
第七节 限制出境	43
第二章 涉外民事案件的法律适用	45
第一节 涉外民事案件的法律适用与外国法律的查明	45
第二节 仲裁与诉讼的关系	47
第三章 冲突规范和准据法	49
第一节 冲突规范	49
第二节 准据法	55
第四章 涉外民事案件的调解程序	58
第一节 涉外民事调解的概念和意义	58
第二节 涉外民事案件的调解程序	60
第五章 涉外民事案件专用文书	63
第一节 涉外民事案件专用文书概述	63

第二节	涉外诉讼文书样式	71
第六章	司法协助	95
第一节	司法协助概述	95
第二节	一般司法协助	98
第三节	外国法院判决的承认和执行	102
第四节	我国人民法院判决和仲裁裁决在外国 的承认和执行	103
第五节	外国法院判决和国外仲裁机构裁决在 我国的承认和执行	106
第二编 涉外民事审判		
第七章	涉外民事审判	112
第一节	涉外民事案件概述	112
第二节	所有权和债的一般法律冲突	116
第三节	涉外婚姻案件的审理	123
第四节	涉外继承案件的审理	131
第五节	涉外收养案件的审理	141
第六节	涉外财产纠纷案件的审理	145
第七节	涉外房地产纠纷案件的审理	147
第八节	涉外工业产权案件的审理	155
第九节	涉外著作权案件的审理	163
第十节	涉港澳台民事案件的审理	175
第三编 涉外经济审判		
第八章	涉外经济合同法	186
第一节	涉外经济合同概述	186
第二节	涉外经济合同法概述	190
第三节	涉外经济合同法的基本原则	191
第四节	涉外经济合同的成立	197

第五节	涉外经济合同的订立	200
第六节	涉外经济合同的形式和内容	203
第七节	涉外经济合同的担保	207
第八节	涉外经济合同的效力	213
第九节	涉外经济法律关系的主体	216
第十节	涉外经济合同的履行	227
第十一节	违反涉外经济合同的责任	231
第十二节	涉外经济合同的转让、变更、解除和 终止	212
第十三节	涉外经济合同争议的解决	251
第九章	涉外经济合同的管理	256
第一节	关于进出口货物许可证管理的法律规 定	256
第二节	关于进出口货物海关监管的法律规定	261
第三节	关于进出口商品检验的法律规定	265
第四节	关于进出口货物卫生检疫的法律规定	268
第五节	关于外汇管理制度的法律规定	269
第十章	具体涉外经济合同纠纷案件的审理	286
第一节	中外合作经营企业合同纠纷案件的 审理	286
第二节	中外合资经营企业合同纠纷案件的 审理	292
第三节	涉外成套设备供应合同纠纷案件的 审理	297
第四节	涉外仓储保管合同纠纷案件的审理	300
第五节	涉外许可证合同纠纷案件的审理	307
第六节	涉外技术咨询服务合同纠纷案件的	

审理.....	312
第七节 涉外科技咨询合同纠纷案件的审理.....	313
第八节 涉外科技设计合同纠纷案件的审理.....	316
第九节 涉外信贷合同纠纷案件的审理.....	318
第十节 易货贸易合同纠纷案件的审理.....	321
第十一节 涉外委托代理合同纠纷案件的审理.....	323
第十二节 包销协议纠纷案件的审理.....	332
第十三节 涉外加工承揽合同纠纷案件的审理.....	331
第十四节 涉外货物买卖合同纠纷案件的审理.....	338
第十五节 技术引进合同纠纷案件的审理.....	359
第十六节 涉外保险合同纠纷案件的审理.....	359
第十七节 补偿贸易合同纠纷案件的审理.....	363
第十八节 涉外劳务合作合同纠纷案件的审理.....	367
第十九节 涉外工程承包合同纠纷案件的审理.....	371
第二十节 涉外租赁合同纠纷案件的审理.....	380
第四编 涉外刑事审判	
第十一章 涉外刑事审判.....	381
第一节 涉外刑事审判的概念和特点.....	381
第二节 涉外刑事审判的基本原则.....	386
第三节 涉外刑事审判的特别规定.....	388
第四节 涉外刑事诉讼文书的送达.....	390
第五节 刑事司法协助.....	392
第六节 引渡.....	393
第七节 驱逐出境.....	396
第五编 涉外行政审判	
第十二章 涉外行政审判.....	398

第六编 涉外执行

第十三章 涉外执行	402
第一节 涉外执行的基本原则	402
第二节 执行豁免	404
第三节 涉外案件在我国的执行	407
第四节 对外国法院判决、裁定的承认和执行	412
第五节 相互承认和执行外国仲裁裁决	418

第七编 涉外案件的法律适用

程 序	425
一、什么是涉外民事案件？	425
二、处理涉外案件应注意哪些问题？	425
三、在我国领域内进行涉外民事诉讼，如何适用 法律？	432
四、人民法院审理涉外民事案件，应当使用什么语言、 文字？当事人要求提供翻译的是否可以？	432
五、民事诉讼法对外国人、无国籍人、外国企业和组 织在人民法院起诉 应诉委托律师方面有哪些规 定？	432
六、外国驻华外交代表的哪些诉讼活动不能享受民事 管辖豁免？	433
七、对外国领事官员和领馆行政技术人员的司法豁免 是否适用于民事诉讼行为？	434
八、对我国人民法院和外国法院都有管辖权的案件应 如何处理？	435
九、对我国人民法院享有专属管辖权的案件，当事人 是否可以向外国法院起诉？	435
十、外籍华人对于发生在我国境外的侵权行为要求	

向我国人民法院上诉可否准许?	135
十一、外国与我国没有缔结共同参加国际条约,也无 互惠关系的,我国法院对于外国法院的判决, 裁定是否承认、执行?	136
十二、当事人在境外使用我国法院的判决、裁定,要求 我国法院证明法律效力的如何处理?	136
十三、对于不在我国领域内居住的被告不应诉的如何 处理?	136
十四、在涉外民事诉讼中如何签署授权委托书?	137
十五、外籍当事人如何委托诉讼代理人?	137
十六、外国驻华使馆的人员能否以外交代表身份为本 国国民在我国的民事诉讼中聘请中国律师代理 诉讼?	137
十七、可否允许外籍当事人委托居住在我国境内的外 国人或本国驻我国领事馆工作人员为诉讼代理 人?	138
十八、涉外经济合同被确认无效或被撤销后应如何处 理?	138
十九、当事人分别居住在我国领域内和领域外的,上 诉期应如何计算?	139
二十、执行《承认及执行外国仲裁裁决公约》应注意哪 些问题?	139
二十一、当事人不履行涉外仲裁机构的仲裁裁决的, 如何申请我国人民法院执行?	411
二十二、如何执行中外司法协助协定?	411
二十三、与我国无司法协助协议又无互惠关系的 国家未经外交途径请求司法协助的如何	

处理？	442
二十四、对涉外案件的诉讼文书的送达有何要求？如 何送达？	442
二十五、我国法院与外国法院如何通过外交途径相 互委托送达法律文书？	443
二十六、如何收取我国人民法院和外国法院通过外交 途径相互委托送达法律文书、调查取证的费 用？	445
二十七、如何执行《关于向国外送达民事或商事司法 文书和司法外文书公约》的有关程序？	446
二十八、在涉外民事诉讼文书上律师和法律顾问处应 如何署名？	448
二十九、在涉外民事诉讼文书上如何使用“诉讼代理 人”一词？	448
三十、人民法院要求我驻外使、领馆转递法律文书是 否需提供当事人的外文姓名、住址？	449
三十一、中日两国之间如何委托送达法律文书？	449
三十二、通过外交途径向日本国民送达传票的期限 应如何理解？	450
三十三、对住在香港、澳门的同胞是否视为华 侨？	450
三十四、我国人民法院委托港方送达法律文书、调查 取证等应经过什么程序？	450
三十五、港澳同胞回内地申请公证应如何出具 证明？	451
三十六、在什么情况下办理继承香港银行存款公证书 可免办认证？	452

三十七、港澳同胞持“英国属土公民护照”和澳葡当局所发身份证在内地法院起诉、应诉的案件是否作为涉外案件处理？	452
三十八、澳门同胞回内地处理民事法律事务如何办理证明？	453
三十九、如何办理涉台法律业务？	453
四十、我国人民法院如何处理涉台民事案件？	454
四十一、台湾同胞起诉追索建国前公民之间债务，我国人民法院是否受理？	456
四十二、如何对在台湾的当事人送达法律文书？	457
四十三、因合同纠纷或者其他财产权益纠纷，对在我国领域内没有住所的被告提起的诉讼，如何确定管辖法院？	457
四十四、涉外合同或者涉及财产权益纠纷的当事人，是否可以协议选择管辖法院？	457
四十五、涉外民事诉讼的被告对我国人民法院管辖不提出异议并应诉答辩的，如何确定管辖？	458
四十六、因在我国履行中外合资经营企业、中外合作经营企业、中外合作勘探开发自然资源等合同发生纠纷提起的诉讼，如何管辖？	458
四十七、依法属于我国人民法院专属管辖的案件，当事人能否协议选择其他国家法院管辖？	458
四十八、我国人民法院和外国法院都有管辖权的案件，一方当事人向外国法院起诉，另一方当事人向我国法院起诉的，人民法院是否受理？	458

四十九、涉港、澳经济纠纷案件的管辖有何规定？	459
五十、如何确定涉港澳经济纠纷案件中的诉讼当事人？	460
五十一、我国人民法院对在我国领域内没有住所的当事人送达诉讼文书，依法可以采用哪些方式？	460
五十二、涉港、澳经济纠纷案件采取什么方式送达诉讼文书？	461
五十三、我国民事诉讼法对在我国领域内没有住所的被告送达起诉状副本有何规定？	461
五十四、我国民事诉讼法对在我国领域内没有住所的当事人不服一审判决、裁定提起上诉及被上诉人提出答辩状有何规定？	462
五十五、当事人双方分别居住在我国领域内和领域外，对第一审人民法院判决、裁定的上诉期如何确定？	462
五十六、涉外民事诉讼中，双方当事人调解达成协议，但当事人要求发给判决书的，是否可以？	462
五十七、我国民事诉讼法对人民法院审理涉外民事案件的期间有哪些规定？	463
五十八、我国民事诉讼法对涉外民事案件财产保全有哪些规定？	463
五十九、审理涉港、澳经济纠纷案件是否可以采取财产保全和其他强制性措施？	463
六十、港、澳地区的被告，经两次合法传唤，无正当理由	

理由拒不到庭的如何处理?	161
六十一、港、澳地区的原告申请撤诉, 人民法院如何 审查处理?	161
六十二、港、澳地区的被告被缺席判决败诉, 其在内 地的财产能否变卖?	161
六十三、港、澳地区的当事人被判决败诉的, 其在内 地的投资能否清偿债务?	165
六十四、涉外经济贸易、运输和海事中发生的纠纷, 当事人协议仲裁的, 是否可以向人民法院 起诉?	165
六十五、涉外经济合同的解除或者终止, 是否影响其 合同中仲裁条款的效力?	166
六十六、当事人向我国涉外仲裁机构申请采取财产保 全措施的, 如何处理?	166
六十七、经我国涉外仲裁机构裁决的, 当事人能否向 人民法院起诉? 一方当事人不履行仲裁裁决 的怎么办?	166
六十八、我国涉外仲裁机构作出的裁决, 在哪些情况 下人民法院可裁定不予执行?	167
六十九、人民法院强制执行涉外仲裁机构的仲裁裁决 时, 应注意哪些事项?	167
七十、仲裁裁决被人民法院裁定不予执行的, 怎么 办?	168
七十一、人民法院是否可以和外国法院相互请求代 为送达文书、调查取证以及进行其他诉讼 行为?	168
七十二、请求和提供司法协助, 应当通过什么途径进	

行?我国民事诉讼法对外国驻我国的使 领馆向该国公民送达文书和调查取证有 何规定?	168
七十三、我国民事诉讼法对外国法院和我国人民法 院相互提供司法协助的请求书及其所附文 件的文字有何要求?	169
七十四、人民法院提供司法协助,依照什么程序 进行?	169
七十五、《关于执行〈关于向国外送达民事或商事司 法文书和司法外文书公约〉有关程序的通知》 是否适用于香港地区?	169
七十六、对执行海牙送达公约有何具体规定?	170
七十七、中、日两国间委托送达法律文书如何使用送 达回证?	172
七十八、人民法院以及涉外仲裁机构作出的发生法 律效力的判决、裁定、仲裁裁决,当事人请求 执行的,如果被执行人或者其财产不在我国 领域内的,如何办理?	172
七十九、外国法院作出的发生法律效力判决、裁 定需要我国人民法院承认和执行的,如何 办理?	173
八十、人民法院对申请或者请求承认和执行外国 法院作出的发生法律效力判决、裁定,如 何办理?	173
八十一、国外仲裁机构的裁决需向我国人民法院承 认和执行的,如何办理?	173
八十二、什么是涉外民事关系?对定居国外的我国	

公民及在我国的外国人、无国籍人、有双重或多重国籍的外国人的民事行为,适用哪国法律?	174
八十三、涉外民事案件如何适用法律?	176
八十四、如何查询应当适用的外国法律?	176
八十五、当事人的住所、营业所应如何确定?	176
八十六、哪些案件属涉港澳经济纠纷案件?	176
八十七、涉港澳经济纠纷案件如何适用法律?	177
八十八、定居国外的我国公民,其民事行为能力依哪国法律确定?	178
八十九、外国人在我国领域内进行民事活动,依哪国法律确定其行为能力?	178
九十、无国籍人的民事行为能力,适用哪国法律来确定?	178
九十一、双重、多重国籍的外国人,以哪国法律为其本国法?	179
九十二、当事人的住所不明或者不能确定的,以哪里为住所?	179
九十三、外国法人以哪个国家的法律为其本国法? 其民事行为能力如何确定?	179
九十四、当事人有二个以上营业所或没有营业所的,以哪里为准?	179
九十五、什么是不动产? 涉及不动产的民事法律关系适用哪国法律?	180
九十六、侵权行为的损害赔偿,如何适用法律?	180
九十七、依法应当适用的外国法律,如果该国不同地区实施不同的法律怎么办?	180

九十八、当事人规避我国法律规范的行为,是否发生 适用外国法律的效力?	181
九十九、涉外民事法律关系的诉讼时效如何 确定?	181
一〇〇、对在国外居住,但未加入外国籍的当事人 的离婚案件是否按照涉外民事诉讼程序审 理?	181
一〇一、婚姻案件的被告人居住国外或台湾无法传 讯的怎么办?	181
一〇二、原在内地登记结婚,后双方均居住在香港, 现内地人民法院可否受理他们的离婚诉 讼?	182
一〇三、华侨离婚案件中不知被告人下落的如何 处理?	183
一〇四、侨居在未与我国建交国的华侨离婚案件 委托律师代理的委托书可否改由其亲属 证明?	183
一〇五、外国人与中国公民以夫妻关系同居多年, 现外国人提出离婚应如何处理?	184
一〇六、对我国旅居外国的公民与国内配偶离婚的 案件应如何办理?	184
一〇七、旅居外国的中国公民按居住国法律允许的 方式达成的分居协议,我驻外使领馆是否 应予承认?	185
一〇八、中国留学生在外留学期间如何进行离婚诉 讼?	185
一〇九、如何处理中朝两国公民离婚案件?	186

一一〇、对归国华侨要求与越南籍配偶离婚的应如何处理？	189
一一一、如何处理一方居住内地一方居住港、澳的离婚案件？	189
一一二、如何对待和处理港澳判决离婚的案件？	190
一一三、中国公民申请承认外国法院离婚判决的程序有哪些规定？	196
一一四、在居留地所在国无居留权的我国公民的离婚诉讼文书是否具有效力？	193
一一五、旅美华侨先后向我国法院和美国法院起诉离婚，美国法院已判决离婚，我国法院是否还应作出判决？	191
一一六、美国法院未通过外交途径，径直将离婚判决书寄给我人民法院应如何处理？	195
一一七、如何为我国自费留学生出具未婚证明？	195
一一八、在涉外婚姻登记中应如何出具无配偶的证明？	196
一一九、我国驻外使馆能否为华侨办理结婚证明？	197
一二〇、中国人同临时来华的外国人结婚的，如何进行结婚登记？	197
一二一、旅外华侨持我国法院制发的离婚调解书向我国使馆申请结婚登记的，应当如何处理？	198
一二二、申请与我国公民结婚的外国人，其所在国与我国没有外交关系，如何出具婚姻状况证明？	198