



DF-97-62  
1



全国高等教育自学考试

# 国际私法

主编 / 中国人民大学 陈翔

全国高等教育自学考试指定教材辅导书  
法律专业

## 速记速查手册



全国高等教育自学考试

# 国际私法

---

## 速记速查手册

主 编 陈 翔



浦东电子出版社  
PeP Pudong ePress

书 名:全国高等教育自学考试速记速查手册  
法律专业分册·国际私法

文本著作者:陈 翔

CD 制 作 者:北京海博世纪信息技术有限公司

责 任 编 辑:卢小军 刘丽达

出 版 者:浦东电子出版社

地 址:上海浦东郭守敬路 498 号上海浦东软件园内  
电话:021-38954510 38953321 38953323

发 行 者:浦东电子出版社北京发行部  
电话:010-66178403 66178438(传真)  
100035 北京西内前半壁街 66 号

经 销:各地新华书店、软件连锁店

CD 生 产 者:北京金视光盘有限公司

文本印刷者:北京昌平百善印刷厂

开 本 规 格:787×1092 64 开本 162 印张 5486 千字

版 次 印 次:2002 年 12 月第 1 版 2004 年 2 月第 2 次印刷  
印 数:0001~10000 册

本 版 号:ISBN7-900360-56-5/C·01

定 价:224.00 元(1CD 配使用手册) 本册:8.00 元

---

(说明:本光盘配套图书有缺页、倒页、脱页、自然破损,北京求索三人  
行图书有限公司负责调换 电话:010-82384320)

# 出版前言

高等教育自学考试制度自 20 世纪 80 年代初建立以来,经过 20 多年的发展,现已成为我国高等教育基本制度之一。随着考生人数的不断增加,自考用书品种日渐丰富。值得注意的是,在长期的教学实践中,自考用书已暴露出诸如种类繁多、内容重复、质量不高等弊端,自考用书的编写亟需创新!基于这种认识,我们组织了一批自考辅导的专家、学者和教师编写了这套《全国高等教育自学考试速记速查手册》。

手册的可贵之处在于从内容和形式进行创新:在内容上,紧扣大纲、教材和学科规律,用最短的篇幅覆盖知识点和考点;在形式上,采用全新的体例和开本,以方便读者使用。

本套丛书具有以下显著特点:

**一、简明扼要。**丛书依据最新大纲和指定教材编写,内容系统全面,在此基础上,着力于概括和提炼,使其成为既系统全面又简明扼要的自考辅导精品。

**二、快速记忆。**丛书整体脉络清晰、详略得当,每个知识点都条分缕析、一目了然,符合快速记忆的规律。

**三、快速查阅。**本套丛书具有独特的编排格式,考生依据考试大纲知识点可直接查到该知识点所涉及的考试内容。

**四、方便实用。**丛书采用 64 开本,携带方便,便于考生利用零散时间复习应试。

由于编写时间有限,书中不足之处恳请业内人士和读者朋友批评指正,以便再版时修订完善。

**《全国高等教育自学考试速记速查手册》编委会**

**2004 年 2 月**

# 目 录

|                        |     |
|------------------------|-----|
| 第一章 国际私法的概念 .....      | (1) |
| 一、基本概念 .....           | (1) |
| 【涉外民事关系】 .....         | (1) |
| 【法律冲突】 .....           | (1) |
| 【法律的域内效力】 .....        | (1) |
| 【法律的域外效力】 .....        | (1) |
| 【国际私法】 .....           | (2) |
| 【人际冲突】 .....           | (2) |
| 【时际冲突】 .....           | (2) |
| 【区际冲突】 .....           | (2) |
| 【人际私法】 .....           | (2) |
| 【时际私法】 .....           | (2) |
| 【区际私法】 .....           | (2) |
| 【国家主权原则】 .....         | (2) |
| 【平等互利原则】 .....         | (3) |
| 【判例】 .....             | (3) |
| 【国际条约】 .....           | (3) |
| 【国际私法的渊源】 .....        | (3) |
| 二、基本理论 .....           | (3) |
| 1. 涉外民事法律关系的判断标准 ..... | (3) |

|                              |      |
|------------------------------|------|
| 2. 涉外民事关系法律冲突产生的原因 .....     | (4)  |
| 3. 涉外民事关系法律冲突的实质 .....       | (4)  |
| 4. 解决涉外民事关系法律冲突的两种主要方式 ..... | (5)  |
| 5. 作为国际私法渊源的国内立法 .....       | (6)  |
| 6. 判例在国际私法中的作用 .....         | (8)  |
| 7. 作为国际私法渊源的国际惯例 .....       | (8)  |
| 8. 国际私法与程序法的关系 .....         | (9)  |
| 9. 国际私法与国际公法的关系 .....        | (9)  |
| 10. 国际私法与国际经济法的关系 .....      | (11) |
| 11. 国际私法与国内民法的关系 .....       | (12) |
| 12. 主权原则的内容 .....            | (12) |
| 13. 平等互利原则的内容 .....          | (13) |
| 14. 区际私法的基本特征 .....          | (14) |
| 15. 对法律的时际冲突的理解 .....        | (14) |
| 16. 对国际私法准确定义的理解 .....       | (14) |
| 17. 国际私法保护弱方当事人合法权益的原则 ..... | (15) |
| 18. 承认并适用外国民事法律的必要性 ...      | (15) |
| 19. 国际私法的名称 .....            | (16) |
| 20. 坚持国际协调与合作原则 .....        | (17) |
| 三、实际应用 .....                 | (18) |
| 1. 为什么说主权原则和平等互利原则是          |      |

|                                |      |
|--------------------------------|------|
| 当代国际私法最基本的原则? .....            | (18) |
| 2. 试结合我国实际谈谈国际私法的<br>渊源。 ..... | (20) |
| 3. 试述国际私法的范围。 .....            | (20) |
| 第二章 国际私法的历史 .....              | (22) |
| 一、基本概念 .....                   | (22) |
| 【海牙国际私法会议】 .....               | (22) |
| 【巴托鲁斯】 .....                   | (22) |
| 【国际私法的统一化】 .....               | (22) |
| 【统一国际私法】 .....                 | (22) |
| 【统一私法】 .....                   | (23) |
| 【法则区别说】 .....                  | (23) |
| 【法律关系本座说】 .....                | (23) |
| 【既得权说】 .....                   | (23) |
| 【国际礼让说】 .....                  | (23) |
| 【本地法说】 .....                   | (24) |
| 二、基本理论 .....                   | (24) |
| 1. 《法国民法典》在冲突法方面的特点 ...        | (24) |
| 2. 当今国际私法统一化运动的主要特点 .....      | (25) |
| 3. 意大利法则区别说的基本观点 .....         | (26) |
| 4. 杜摩兰学说的基本观点 .....            | (26) |
| 5. 优利克·胡伯的三原则 .....            | (27) |
| 6. 萨维尼本座说的基本思想和重要贡献 .....      | (28) |

|                                                     |      |
|-----------------------------------------------------|------|
| 7. 戴西的国际私法思想的主要原则 .....                             | (29) |
| 8. 当代国际私法范围和内容的扩大和丰富 ...                            | (29) |
| 9. 当代国际私法趋同化趋向的加强 .....                             | (30) |
| 10. 比较国际私法学派对传统国际司法原则<br>的创新 .....                  | (31) |
| 11. 唐律中冲突规范的规定 .....                                | (32) |
| 12. 我国国际私法立法的主要缺陷 .....                             | (32) |
| 13. 当今国际私法统一化运动的特点 .....                            | (33) |
| 14. 统一私法的国际组织及其成就 .....                             | (34) |
| 三、实际应用 .....                                        | (35) |
| 1. 试论当代国际私法对传统冲突法的<br>发展的主要表现。 .....                | (35) |
| 2. 试论我国国际私法长期落后的原因。 .....                           | (37) |
| 3. 论述 19 世纪末开始的单行法规冲突法的立法<br>方式对国际私法立法的发展的表现。 ..... | (37) |
| 第三章 外国人的法律地位 .....                                  | (39) |
| 一、基本概念 .....                                        | (39) |
| 【外国人民事法律地位】 .....                                   | (39) |
| 【国民待遇】 .....                                        | (39) |
| 【最惠国待遇】 .....                                       | (39) |
| 【互惠待遇】 .....                                        | (39) |
| 【差别待遇】 .....                                        | (39) |
| 【无差别待遇】 .....                                       | (40) |

|                          |      |
|--------------------------|------|
| 二、基本理论 .....             | (40) |
| 1. 最惠国待遇的分类 .....        | (40) |
| 2. 最惠国待遇的例外情况 .....      | (41) |
| 3. 对外国人民事法律地位的历史变迁 ..... | (41) |
| 4. 在国际私法上规定国民待遇的意义 ..... | (41) |
| 5. 我国立法对国民待遇的态度 .....    | (42) |
| 6. 最惠国待遇的作用及特点 .....     | (42) |
| 7. 最惠国待遇的适用范围 .....      | (43) |
| 8. 互惠待遇的分类及适用 .....      | (44) |
| 三、实际应用 .....             | (44) |
| 1. 试述外国人在我国民事法律地位。 ..... | (44) |
| 2. 试述国民待遇的特点。 .....      | (46) |
| 第四章 冲突规范与法律选择 .....      | (48) |
| 一、基本概念 .....             | (48) |
| 【冲突规范】 .....             | (48) |
| 【准据法】 .....              | (48) |
| 【连接点】 .....              | (48) |
| 【属人法】 .....              | (48) |
| 【行为地法】 .....             | (48) |
| 【物之所在地法】 .....           | (49) |
| 【法院地法】 .....             | (49) |
| 【旗国法】 .....              | (49) |
| 【当事人合意选择的法律】 .....       | (49) |

|                        |      |
|------------------------|------|
| 【识别】                   | (49) |
| 【先决问题】                 | (49) |
| 【国际私法中的区(域)际法律冲突】      | (50) |
| 【国际私法中的人际法律冲突】         | (50) |
| 【国际私法中的时际法律冲突】         | (50) |
| 【最密切联系的法律】             | (50) |
| 二、基本理论                 | (50) |
| 1. 冲突规范在结构和性质上的特点      | (50) |
| 2. 连接点的法律意义及主要连接点      | (51) |
| 3. 识别冲突产生的原因           | (52) |
| 4. 属人法的历史演变            | (52) |
| 5. 先决问题必须具备的条件         | (53) |
| 6. 冲突规范的结构             | (53) |
| 7. 冲突规范的类型             | (54) |
| 8. 不完全的双边冲突规范          | (55) |
| 9. 附条件或有限制的双边冲突规范      | (55) |
| 10. 选择适用准据法的冲突规范的类型    | (56) |
| 11. 行为地法的分类            | (56) |
| 12. 对识别依据的法院地说支持及反对的理由 | (57) |
| 13. “新法院地说”与旧法院地说的区别   | (58) |
| 14. 先决问题的准据法           | (58) |
| 15. 国际私法中对际法律冲突发生的情    |      |

|                                      |       |
|--------------------------------------|-------|
| 况 .....                              | (59)  |
| 16. 依法律的性质决定法律的选择方法 .....            | (60)  |
| 17. 依法律关系的性质决定法律的选择 .....            | (61)  |
| 18. 依最密切联系原则决定法律的选择<br>方法 .....      | ❖(62) |
| 19. 依当事人的自主意思决定法律的选择<br>择方法 .....    | (63)  |
| 三、实际应用 .....                         | (63)  |
| 1. 试述在实际中需要采用不同类型冲突<br>规范的原因。 .....  | (63)  |
| 2. 试论识别的依据。 .....                    | (64)  |
| 3. 试论国际私法中时际冲突的解决。 .....             | (65)  |
| 4. 试述对连结点的软化处理。 .....                | (65)  |
| 5. 试论法律冲突的解决方法。 .....                | (66)  |
| 6. 如何正确认识冲突规范在国际私法中<br>的地位和作用? ..... | (67)  |
| 第五章 外国法的适用和排除 .....                  | (70)  |
| 一、基本概念 .....                         | (70)  |
| 【总括指定】 .....                         | (70)  |
| 【转致】 .....                           | (70)  |
| 【反致】 .....                           | (70)  |
| 【间接反致】 .....                         | (70)  |
| 【双重反致】 .....                         | (71)  |

|                               |      |
|-------------------------------|------|
| 【公共秩序】                        | (71) |
| 【法律规避】                        | (71) |
| 【外国法的查明】                      | (71) |
| 【外国法的错误适用】                    | (71) |
| 二、基本理论                        | (72) |
| 1. 反致产生的原因                    | (72) |
| 2. 反致制度在冲突法中的地位和作用            | (73) |
| 3. 我国有关反致的规定                  | (73) |
| 4. 公共秩序的职能                    | (74) |
| 5. 适用公共秩序保留中的主观说              | (74) |
| 6. 公共秩序客观说                    | (74) |
| 7. 有关公共秩序立法的方式                | (75) |
| 8. 运用公共秩序排除外国法后的处理方法          | (76) |
| 9. 运用公共秩序时区分国内公共秩序和国际公共秩序的必要性 | (76) |
| 10. 排除外国公法和用公共秩序排除外国法适用的区别    | (77) |
| 11. 援引公共秩序限制条约中的统一冲突规范的效力的问题  | (77) |
| 12. 我国有关公共秩序的立法               | (78) |
| 13. 法律规避的构成要件                 | (79) |
| 14. 关于法律规避性质的不同观点             | (80) |

|                               |      |
|-------------------------------|------|
| 15. 我国有关法律规避的规定 .....         | (81) |
| 16. 外国法的查明方法 .....            | (81) |
| 17. 我国对外国法查明问题的具体<br>规定 ..... | (83) |
| 18. 外国法不能查明时的法律适用 .....       | (83) |
| 三、实际应用 .....                  | (85) |
| 1. 试评述对待反致理论上的不同观点。 ...       | (85) |
| 2. 试述反致制度的发展趋势。 ....          | (86) |
| 3. 试论运用公共秩序应注意的几个问<br>题。 .... | (87) |
| 4. 试论法律规避的效力。 ....            | (88) |
| 5. 试论外国法错误适用的救济措施。 ....       | (90) |
| 第六章 自然人 .....                 | (93) |
| 一、基本概念 .....                  | (93) |
| 【国籍】 .....                    | (93) |
| 【国籍的积极冲突】 .....               | (93) |
| 【国籍的消极冲突】 .....               | (93) |
| 【原始住所】 .....                  | (93) |
| 【选择住所】 .....                  | (93) |
| 【法定住所】 .....                  | (93) |
| 【惯常居所】 .....                  | (93) |
| 【住所的积极冲突和消极冲突】 .....          | (94) |
| 【《解决本国法和住所地法冲突公约》】 .....      | (94) |

|                                     |       |
|-------------------------------------|-------|
| 【自然人权利能力的法律冲突】·····                 | (94)  |
| 【自然人行为能力的法律冲突】·····                 | (94)  |
| 【涉外禁治产宣告】·····                      | (94)  |
| 二、基本理论·····                         | (95)  |
| 1. 自然人国籍的意义·····                    | (95)  |
| 2. 住所在国际私法中的地位·····                 | (95)  |
| 3. 自然人国籍的取得、丧失和恢复·····              | (96)  |
| 4. 自然人国籍冲突产生的原因·····                | (97)  |
| 5. 住所、国籍、居所和习惯居所在法律<br>上的关系·····    | (97)  |
| 6. 自然人住所的识别标准·····                  | (98)  |
| 7. 自然人住所冲突的解决原则与办法·····             | (98)  |
| 8. 我国有关住所冲突的解决原则·····               | (99)  |
| 9. 自然人权利能力的法律适用·····                | (100) |
| 10. 自然人涉外失踪或死亡宣告的管辖<br>权问题·····     | (101) |
| 11. 自然人失踪或死亡宣告的法律适用·····            | (101) |
| 12. 自然人行为能力属人法原则的例外·····            | (102) |
| 13. 我国立法对自然人民事行为能力的<br>法律适用的规定····· | (102) |
| 14. 涉外禁治产宣告的法律适用·····               | (103) |
| 三、实际应用·····                         | (104) |
| 1. 试述国际私法关于解决自然人国籍冲突                |       |

|                                   |       |
|-----------------------------------|-------|
| 的基本原则和办法。 .....                   | (104) |
| 2. 试析连接点的改变对自然人行为能力的<br>影响。 ..... | (106) |
| 第七章 法人 .....                      | (108) |
| 一、基本概念 .....                      | (108) |
| 【法人】 .....                        | (108) |
| 【法人的国籍】 .....                     | (108) |
| 【实际控制说】 .....                     | (108) |
| 【复合标准说】 .....                     | (108) |
| 【法人属人法】 .....                     | (108) |
| 【外国法人的认许】 .....                   | (109) |
| 【特别认许程序】 .....                    | (109) |
| 【概括认许程序】 .....                    | (109) |
| 【一般认许程序】 .....                    | (109) |
| 【内国的外国人法】 .....                   | (109) |
| 【法人组成地说、登记国说与准据法说】 .....          | (109) |
| 【法人设立人国籍说】 .....                  | (110) |
| 二、基本理论 .....                      | (110) |
| 1. 法人国籍确定方式的有关学说 .....            | (110) |
| 2. 跨国公司的国籍确定 .....                | (110) |
| 3. 确定法人住所的不同主张 .....              | (111) |
| 4. 法人认许所适用的法律 .....               | (112) |
| 5. 外国法人认许的程序 .....                | (112) |

|                                     |       |
|-------------------------------------|-------|
| 6. 法人属人法的适用范围 .....                 | (113) |
| 7. 外国法人认许的法律意义 .....                | (114) |
| 8. 我国关于法人行为能力的法律适用的<br>规定 .....     | (115) |
| 三、实际应用 .....                        | (115) |
| 1. 试述我国确定法人国籍的立法和司<br>法实践。 .....    | (115) |
| 2. 试述我国对外国法人认许的主要规<br>定。 .....      | (116) |
| 3. 试述法人权力能力、行为能力法律<br>冲突及其解决。 ..... | (119) |
| 第八章 法律行为和代理 .....                   | (121) |
| 一、基本概念 .....                        | (121) |
| 【法律行为】 .....                        | (121) |
| 【法律行为准据法】 .....                     | (121) |
| 【场所支配行为原则】 .....                    | (121) |
| 【代理】 .....                          | (121) |
| 【代理关系成立地法】 .....                    | (121) |
| 【代理行为地法】 .....                      | (122) |
| 【代理人营业地法】 .....                     | (122) |
| 【《代理法律适用公约》】 .....                  | (122) |
| 二、基本理论 .....                        | (122) |
| 1. 行为成立的准据法与行为效力准据法                 |       |