



21世纪法学系列教材

国际法系列

国际私法学

(第三版)

李双元 欧福永 主编



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS



21世纪法学系列教材

国际法系列

国际私法学

(第三版)

主 编 李双元 欧福永
副主编 李玉泉 吕国民
撰稿人 蒋新苗 屈广清 郑远民 郭玉军
邓 杰 张 茂 李先波 李新天
许光耀 赵 健 熊之才 李良才



北京大学出版社
PEKING UNIVERSITY PRESS

图书在版编目(CIP)数据

国际私法学/李双元,欧福永主编.—3版.—北京:北京大学出版社,2015.1
(21世纪法学系列教材·国际法系列)

ISBN 978-7-301-25090-7

I. ①国… II. ①李… ②欧… III. ①国际私法—法的理论—高等学校—
教材 IV. ①D997

中国版本图书馆CIP数据核字(2014)第272086号

书 名: 国际私法学(第三版)

著作责任者: 李双元 欧福永 主编

责任编辑: 冯益娜

标准书号: ISBN 978-7-301-25090-7/D·3715

出版发行: 北京大学出版社

地 址: 北京市海淀区成府路205号 100871

网 址: <http://www.pup.cn>

新浪微博: @北京大学出版社 @北大出版社法律图书

电子信箱: law@pup.pku.edu.cn

电 话: 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

出版部 62754962

印 刷 者: 北京大学印刷厂

经 销 者: 新华书店

730毫米×980毫米 16开本 33印张 630千字

2000年11月第1版 2011年3月第2版

2015年1月第3版 2015年1月第1次印刷

定 价: 59.00元

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话: 010-62752024 电子信箱: fd@pup.pku.edu.cn

内 容 简 介

本教材采用了国际上普遍接受的国际私法学体系,深入系统地介绍了国际私法的基本理论。其主要内容包括:国际私法的调整对象、定义、性质和基本原则;国际私法的历史发展;冲突规范;法律选择的基本方法;外国法的适用和排除;国际私法关系的主体;亲属法;财产法;合同法;国际商事关系;法定之债;继承和遗嘱;国际民事诉讼程序以及国际商事仲裁等。

作者精到自如地运用比较法学的方法,对上述主要内容进行了深入透彻、多层次、多角度的对比评析和详尽的阐述,并提出若干立法和司法的合理化建议,反映了国内外国际私法教学与研究的最新成果,这是本教材成书的一大特色。此外,概念明确,法律释义精当,重点突出,理论上有所突破,文字表述自然流畅等,也是本教材的基本特点。

主编简介

李双元,1927年生。武汉大学教授,湖南师范大学终身教授,博士生导师,中国国际私法学会名誉会长,曾先后任中国国际私法学会副会长、国务院学位委员会学科评议组(第三届)法学组成员等学术职务。主要著作有:《国际私法(冲突法篇)》《国际民事诉讼法概论》《中国与国际私法统一化进程》(第1、2版)、《市场经济与当代国际私法趋同化问题研究》《国际私法》(第1、2、3版)(全国高等教育自学考试指导委员会组编的指定教材)、《中国国际私法通论》(第1、2、3版)、《国际民商新秩序的理论建构》《21世纪法学大视野——国际经济一体化进程中的国内法与国际规则》《走向21世纪的国际私法——国际私法与法律趋同化》(中国法学家自选集)和《法学概论》(已出至第11版)等十余种。主要学术论文有:《应当重视对冲突法的研究》《论国际私法关系的法律选择方法》《中国与当代国际社会法律趋同化的哲学考察》《21世纪国际社会法律发展基本走势的展望》《重构国际民商新秩序中的国际私法》《中国法律理念的现代化》《关于国际私法的几个理论问题》等数十篇。还译有德国萨维尼的《现代罗马法体系》(第8卷)及英国戴西和莫里斯的《冲突法》等世界法学经典著作。近年,曾就我国《涉外民事关系法律适用法》的起草,先后向全国人大常委会法工委提交并公开发表过见解精湛的多部立法建议稿。

欧福永,1975年生。湖南师范大学法学院副院长、教授、博士生导师,法学博士、博士后,中国国际经济贸易仲裁委员会和长沙仲裁委员会仲裁员、湖南省律协涉外法律事务专业委员会副主任、湖南省新世纪121人才工程入选者、湖南青年社科研究“百人工程”学者,中国国际私法学会常务理事,中国国际经济法学会和中国仲裁法学会理事,英国 Essex 大学客座研究员和加拿大 Dalhousie 大学访问学者。独著、第一作者、主编的著作有:《英国民商事管辖权制度研究》《国际民事诉讼中的禁诉令》《国际民商事诉讼程序导论》《国际私法教学案例》《国际私法》(“十一五”国家级规划教材)、《国际私法教学参考资料选编》《国际补贴与反补贴立法与实践比较研究》《加拿大反补贴立法与实践研究》《美国反补贴立法与实践研究》《欧盟反补贴立法与实践研究》等。在《中国法学》等刊物发表《论外国法无法查明时的法律适用问题》等论文、译文60余篇,其中8篇被

人大复印资料《国际法学》全文转载或被《中国社会科学文摘》《高等学校文科学术文摘》转摘。曾获湖南省教学成果一等奖、教育部精品教材奖、司法部二等奖、湖南省哲学社科优秀成果三等奖、商务部全国商务发展研究成果奖、中国WTO法研究会优秀论文奖(3次)和“湖南青年五四奖章”提名奖等荣誉。

第三版前言

本书第二版自 2011 年出版以来,国内外国际私法理论与规范有了新发展;同时,由于使用过程中发现的问题和作者观点的变化,有的地方需要进一步完善。因此,我们进行了第二次修订。

这次修订的主要内容有:(1) 采纳国际上主流的观点,把统一实体法排除出国际私法的范围,修改了国际私法的定义。(2) 全面更新了资料,主要补充了如下新规则:我国 2012 年修订的《民事诉讼法》,我国最高人民法院 2012 年《关于适用〈涉外民事关系法律适用法〉若干问题的解释(一)》、2010 年《关于人民法院办理海峡两岸送达文书和调查取证司法协助案件的规定》、2010 年《关于审理涉台民商事案件法律适用问题的规定》、2010 年《关于进一步做好边境地区涉外民商事案件审判工作的指导意见》、2013 年《关于依据国际公约和双边司法协助条约办理民商事案件司法文书送达和调查取证司法协助请求的规定》,欧盟 2010 年《关于在离婚和分居准据法领域实施业已加强的合作的条例》、2012 年《关于继承问题的管辖权、法律适用、判决的承认与执行和公文书的接受与执行以及创建欧洲继承证书的条例》、2012 年《关于民商事案件管辖权和判决承认与执行的条例》、2010 年《联合国国际贸易法委员会仲裁规则》、2012 年《中国国际经济贸易仲裁委员会仲裁规则》、2012 年《国际商会仲裁规则》、2013 年《美国仲裁协会国际仲裁规则》、2013 年《香港国际仲裁中心机构仲裁规则》。(3) 删除了部分理论性太强的内容,增补了若干知识点:国际私法的体系及研究方法、《涉外民事关系法律适用法》的优点和特色、间接持有证券的准据法、瑞士商会仲裁院、部分仲裁机构受案数量表、仲裁中的第三人、国际商事仲裁程序开始的时间、紧急仲裁员等。(4) 对我国《涉外民事关系法律适用法》中难理解的条文作了说明。

读者可参考蒋新苗教授主持的国家精品资源共享课程国际私法(http://www.icourses.cn/coursestatic/course_4067.html)上的课程知识点、技能点、学习指南、教学设计和课件与录像、习题作业等教学资料。由于教材修订周期较长,而国际私法理论与规则变化较快,与教材配套的、定期更新的教学设计和课件可在公共邮箱(guojisifaou@126.com,密码 guojisifa)下载。

本次修订由我和欧福永教授完成。由于我们水平和资料有限,修订时间仓促,书中难免有疏漏甚至错误之处,敬请读者批评指正,意见或建议可以发送至 oufuyong@163.com。

李双元
2014 年 8 月

第二版说明

本书自 2000 年于北京大学出版社出版,至今已十年,但一直受到学界的关爱,且被多所法学院采用。这次修订主要是因为 2010 年 10 月 28 日第十一届全国人大常委会第十七次会议通过了《中华人民共和国涉外民事关系法律适用法》,并将于 2011 年 4 月 1 日起施行,因而本书必须在内容上对新近制定的法律有所反映。

本书第一版是完全按照国内国际私法学界自 20 世纪 80 年代初以来一直采用的体系安排的。这次修订,对此作了一些重大的调整,使内容更集中在阐释国际私法的基本理论、冲突法的基本制度、国际民事诉讼与商事仲裁程序三大板块之内,并且,将亲属法调至国际私法基本理论之后,使结构更为科学严谨。此外,增加了 2000 年以来欧盟、俄罗斯、日本、土耳其、阿尔及利亚、卡塔尔等国家和地区最新国际私法立法、有关国际公约和惯例、国内外仲裁法和仲裁规则以及中国的法律、法规和司法解释的内容,增加了若干知识点,但较大地压缩了全书篇幅,所以第二版应将更有利于教学上使用。本书可与李双元、欧福永和熊之才编的《国际私法教学参考资料选编》(上、中、下册,北京大学出版社 2002 年版)和李双元、欧福永主编的《国际私法教学案例》(北京大学出版社 2007 年版)配套使用。同时,可参考湖南师范大学精品课程网(<http://jpkc.hunnu.edu.cn>)上的国家精品课程国际私法和李双元国际私法网(<http://lsypil.hunnu.edu.cn>)上的教学资料。

鉴于本书第一版的副主编和其他作者多已是所在单位的学术骨干或学术带头人,工作繁忙,因而整个修订工作全由李双元教授、蒋新苗教授、欧福永教授、熊之才老师和李良才博士承担。错误与不当之处,敬请广大读者批评指正。

李双元

2011 年 2 月

第一版前言

随着国际社会交往的不断扩大与深化及我国加入 WTO 的日程日趋临近,国际私法的地位必将进一步得到提升。为了更好地适应 21 世纪国际私法教学的需要,应北京大学出版社之邀,我们约请了十几位具有法学博士学位或高级职称的同志撰写了这本国际私法教材。本教材采用国际上得到普遍接受的体系,详细阐述了国际私法的各项基本理论和基本制度,并对我国已有的国际私法教材中尚未涉及的国际私法领域的许多前沿问题,如国际电子商务法律问题等,作了相当深入的探讨。

本教材各章节的撰写人员及分工如下:

第一章:李双元(教授、博士生导师)、屈广清(教授、博士生导师);

第二章:李双元、李玉泉(法学博士);

第三章:李双元、郑远民(法学博士、副教授);

第四章:李双元、郭玉军(法学博士、副教授);

第五章:李双元、邓杰(法学博士生);

第六章:李双元、郭玉军;

第七章:吕国民(法学博士);

第八章:李玉泉、郑远民;

第九章:李双元、张茂(法学博士);

第十章:李先波(法学博士、副教授);

第十一章:李双元、吕岩峰(法学博士、教授);

第十二章:吕国民;

第十三章:屈广清;

第十四章:韩汉卿(副教授);

第十五章:李新天(法学博士生、副教授)、许光耀(法学博士);

第十六章第一、二、三、五节:吕国民,第四节:张茂;

第十七章第一、二、六节:张茂,第三、四、五节:吕国民;

第十八章第一、二、三节:吕国民,第四节:郭玉军,第五、六、八节:赵健(法学博士),第七节:邓杰。

本教材的写作与出版得到了北京大学出版社张晓秦、刘延寿同志以及其他许多同志的大力支持和帮助。在此,我们一并表示衷心的感谢。

李双元

2000 年 7 月 2 日

21 世纪法学系列教材书目

“21 世纪法学系列教材”是北京大学出版社继“面向 21 世纪课程教材”(即“大红皮”系列)之后,出版的又一精品法学系列教科书。本系列丛书以白色为封面底色,并冠以“未名·法律”的图标,因此也被称为“大白皮”系列教材。“大白皮”系列是法学全系列教材,目前有 15 个子系列。本系列教材延续“大红皮”图书的精良品质,皆由国内各大法学院优秀学者撰写,既有理论深度又贴合教学实践,是国内法学专业开展全系列课程教学的最佳选择。

● 法学基础理论系列

英美法概论:法律文化与法律传统	彭 勃
法律方法论	陈金钊
法社会学	何珊君

● 法律史系列

中国法制史	赵昆坡
中国法制史	朱苏人
中国法律思想史(第二版)	李贵连 李启成
外国法制史(第三版)	由 嵘
西方法律思想史(第三版)	徐爱国 李桂林
外国法制史	李秀清

● 民商法系列

民法学	申卫星
民法总论(第三版)	刘凯湘
债法总论	刘凯湘
物权法论	郑云瑞
侵权责任法	李显冬
英美侵权行为法学	徐爱国
商法学——原理·图解·实例(第三版)	朱羿坤
商法学	郭 瑜
保险法(第三版)	陈 欣
保险法	樊启荣
海商法教程(第二版)	郭 瑜
票据法教程(第二版)	王小能
票据法学	吕来明

物权法原理与案例研究
破产法(待出)

王连合
许德凤

● 知识产权法系列

知识产权法学(第六版)
商标法
著作权法(待出)
专利法(待出)
电子商务法

吴汉东
杜颖
刘春田
郭禾
李双元 王海浪

● 宪法行政法系列

宪法学(第三版)
行政法学(第三版)
外国宪法(待出)
国家赔偿法学(第二版)

甘超英 傅思明 魏定仁
罗豪才 湛中乐
甘超英
房绍坤 毕可志

● 刑事法系列

刑法总论
刑法分论
中国刑法论(第五版)
现代刑法学(总论)
外国刑法学概论
犯罪学(第三版)
犯罪预防理论与实务
犯罪被害人学教程
监狱法学(第二版)
刑事执行法学
刑法学(上、下)
刑事侦查学
刑事政策学
国际刑事实体法原理
美国刑法(第四版)

黄明儒
黄明儒
杨春洗 杨敦先 郭自力
王世洲
李春雷 张鸿巍
康树华 张小虎
李春雷 靳高风
李伟
杨殿升
赵国玲
刘艳红
张玉镶
李卫红
王新
储槐植 江瀚

● 经济法系列

经济法学(第六版)
经济法学原理(第四版)

杨紫烜 徐杰
刘瑞复

经济法概论(第七版)		刘隆亨
企业法学通论		刘瑞复
商事组织法		董学立
金融法概论(第五版)		吴志攀
银行金融学(第六版)		刘隆亨
证券法学(第三版)		朱锦清
金融监管学原理	丁邦开	周仲飞
会计法(第二版)		刘燕
劳动法学(第二版)		贾俊玲
反垄断法		孟雁北
中国证券法精要:原理与案例		刘新民
经济法理论与实务(第四版)		於向平等

● 财税法系列

财政法学		刘剑文
税法(第四版)		刘剑文
国际税法(第三版)		刘剑文
财税法专题研究(第二版)		刘剑文
财税法成案研究		刘剑文等

● 国际法系列

国际法(第二版)		白桂梅
国际私法学(第三版)	李双元	欧福永
国际贸易法		冯大同
国际贸易法		王贵国
国际贸易法		郭瑜
国际贸易法原理		王慧
国际投资法		王贵国
国际货币金融法(第二版)		王贵国
国际经济组织法教程(第二版)		饶戈平

● 诉讼法系列

民事诉讼法(第二版)		汤维建
刑事诉讼法学(第五版)		王国枢
外国刑事诉讼法教程(新编本)	王以真	宋英辉
民事执行法学(第二版)		谭秋桂

- | | | |
|-----------|---------|-----|
| 仲裁法学(第二版) | | 蔡虹 |
| 外国刑事诉讼法 | 宋英辉 孙长永 | 朴宗根 |
| 律师法学 | | 马宏俊 |
| 公证法学 | | 马宏俊 |
- **特色课系列**

世界遗产法		刘红婴
医事法学	古津贤	强美英
法律语言学(第二版)		刘红婴
民族法学		熊文钊
 - **双语系列**

普通法系合同法与侵权法导论		张新娟
Learning Anglo-American Law: A Thematic Introduction(英美法导论)(第二版)		李国利
 - **专业通选课系列**

法律英语(第二版)		郭义贵
法律文献检索(第二版)		于丽英
英美法入门——法学资料与研究方法		杨楨
模拟审判:原理、剧本与技巧(第二版)	廖永安 唐东楚	陈文曲
 - **通选课系列**

法学通识九讲(第二版)		吕忠梅
法学概论(第三版)		张云秀
法律基础教程(第三版)(待出)		夏利民
人权法学		白桂梅
 - **原理与案例系列**

国家赔偿法:原理与案例		沈 茵
专利法:案例、学说和原理		崔国斌

2014年8月更新

教师反馈及教材、课件申请表

尊敬的老师：

您好！感谢您一直以来对北大出版社图书的关爱。北京大学出版社以“教材优先、学术为本”为宗旨，主要为广大高等院校师生服务。为了更有针对性地为广大教师服务，满足教师的教学需要、提升教学质量，在您确认将本书作为教学用书后，请您填好以下表格并经系主任签字盖章后寄回，我们将免费向您提供相关的教材、思考练习题答案及教学课件。在您教学过程中，若有任何建议也都可以和我们联系。

书号/书名			
所需要的教材及教学课件			
您的姓名			
系			
院校			
您所主授课程的名称			
每学期学生人数		学时	
您目前采用的教材	书名_____		
	作者_____		
	出版社_____		
您的联系地址			
联系电话			
E-mail			
您对北大出版社及本书的建议：	系主任签字 盖章		

我们的联系方式：

北京大学出版社法律事业部

地 址：北京市海淀区成府路 205 号

联系人：李铎

电 话：010-62752027

传 真：010-62556201

电子邮件：bjdxcbs1979@163.com

网 址：<http://www.pup.cn>

北大出版社市场营销中心网站：www.pupbook.com

目 录

第一章 绪论	(1)
第一节 涉外民事关系与法律冲突	(1)
第二节 国际私法的名称、范围、定义和渊源	(12)
第三节 国际私法的性质	(24)
第四节 国际私法与邻近几个法律部门的关系	(30)
第五节 国际私法的基本原则	(34)
第六节 国际私法的体系及研究方法	(38)
第二章 国际私法的历史	(41)
第一节 萌芽阶段的国际私法	(41)
第二节 早期的国际私法	(43)
第三节 近代国际私法	(50)
第四节 当代国际私法	(57)
第五节 统一国际私法立法史	(67)
第六节 我国国际私法的历史	(88)
第三章 冲突规范的几个基本问题	(99)
第一节 冲突规范的概念、性质、类型与作用	(99)
第二节 系属公式和连结点	(110)
第三节 识别	(117)
第四节 先决问题	(126)
第五节 区际、人际与时际法律冲突	(128)
第六节 法律选择的基本方法	(136)
第四章 外国法的适用和排除	(145)
第一节 反致	(145)
第二节 公共秩序	(151)
第三节 法律规避	(160)
第四节 外国法的查明	(164)
第五章 国际私法关系的主体	(169)
第一节 外国人民事法律地位	(169)
第二节 自然人	(177)
第三节 法人	(183)

第六章 民事能力、法律行为和代理	(190)
第一节 民事能力	(190)
第二节 法律行为	(200)
第三节 代理	(203)
第七章 亲属法	(210)
第一节 结婚	(211)
第二节 离婚	(220)
第三节 夫妻关系	(225)
第四节 亲子关系	(229)
第五节 收养	(234)
第六节 监护	(238)
第七节 扶养	(242)
第八章 财产法	(244)
第一节 “物之所在地法”原则	(244)
第二节 国有化及其补偿问题	(251)
第三节 知识产权	(253)
第九章 合同	(260)
第一节 国际社会解决合同法律适用的方法的多样化	(260)
第二节 合同准据法选择方法发展的三个阶段及当前流行的理论 ..	(264)
第三节 意思自治原则	(268)
第四节 合同各种问题的法律适用	(273)
第五节 电子合同的法律适用	(278)
第六节 我国涉外合同法律适用的立法和实践	(281)
第十章 国际商事关系	(285)
第一节 信托	(285)
第二节 国际破产	(290)
第三节 票据	(296)
第四节 信用证	(301)
第十一章 法定之债	(304)
第一节 侵权行为	(304)
第二节 几种特殊的侵权行为	(310)
第三节 不当得利和无因管理	(321)

第十二章 继承和遗嘱	(325)
第一节 法定继承的法律适用	(325)
第二节 无人继承财产	(330)
第三节 遗嘱	(331)
第四节 关于遗嘱和继承的海牙公约	(335)
第十三章 国际民事诉讼程序(上)	(339)
第一节 国际民事诉讼的概念	(339)
第二节 外国人民事诉讼地位	(340)
第三节 管辖豁免	(350)
第四节 国际民事管辖权	(357)
第十四章 国际民事诉讼程序(下)	(371)
第一节 平行诉讼问题	(371)
第二节 期间、诉讼保全、证据和诉讼时效	(385)
第三节 海事诉讼特别程序	(391)
第四节 国际司法协助	(396)
第五节 外国法院判决的承认与执行	(414)
第十五章 国际商事仲裁	(433)
第一节 概述	(434)
第二节 主要的国际商事仲裁机构	(442)
第三节 国际商事仲裁的准据法	(448)
第四节 仲裁协议	(452)
第五节 仲裁程序	(468)
第六节 外国仲裁裁决的承认与执行	(487)
第七节 中国内地与中国香港、澳门和台湾地区仲裁裁决的 相互认可与执行	(496)
主要参考书目和学习资料	(501)

第一章 绪 论

国际关系日益全面的发展,标志着人类社会的更为进步。而国际关系的发展,主要是在三个层面上进行的,即国际政治关系、国际经济关系和国际民商关系。前二者属于公法调整的对象,后者则主要由私法来调整,从而在国际法律体系中形成了国际公法、国际经济法和国际私法三足鼎立的局面。在整个国际法律环境中,这三者虽是相辅相成、相互影响的,但由于民(商)事生活关系是人类社会最基本的生活关系,在全球化的时代,国际政治和国际经济关系的开展,其落脚点还是在于推动国际民商事关系更能在平等、自由、互利的基础上进行。换句话说,国际政治新秩序和国际经济新秩序的建立,在很大程度上是为构筑新的国际民商秩序创造条件的。从这个根本的意义上看,国际私法在整个法学学科或在国际法学科体系中的重要地位和作用,就是毋庸置疑的了。

在这三个国际法律部门中,应该说国际私法是历史更为悠久的。14世纪时,在意大利的波伦亚、比萨等大学任教的巴托鲁斯(Bartolus, 1314—1357年)便集注释法学派研究如何解决意大利北部各城邦“法则”的相互冲突所提出的各种学说之大成,以“法则区别说”(Theory of Statuta)的理论形式,率先系统地阐述了国际私法最基本的理论,从而被后世誉为“国际私法之父”。而国际公法的理论形成,是到1625年由荷兰的伟大法学家胡果·格老秀斯(Hugo Grotius, 1583—1645年)发表的《战争与和平法》所肇始。至于国际经济法更主要是第二次世界大战后出现的一个新兴的法律部门。这三个法律部门随着现代国际关系的不断拓展而迅速地向前发展着。

第一节 涉外民事关系与法律冲突

一、涉外民事关系

在法学或立法司法实践中,总是把法的调整对象作为划分不同法律部门的主要依据,这是因为每个部门法都是借自己的调整对象的特殊性,或借自己调整的社会关系的特殊性来相互区别的。如果从国际私法的产生和它所发挥的最具