

# 杨帆讲三国之

新华考资  
www.xhkzedu.com

国际法，凌顶中放眼天下，知微而决胜江湖！

杨帆



## 第一部分 国际法 / 1

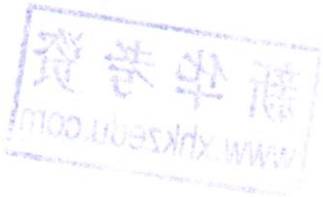
- 一、国际（公）法的法律框架 ..... 1
- 二、国际法考情分析 ..... 1
- 三、国际法专题讲解——海洋法 ..... 4

## 第二部分 国际私法 / 21

- 一、国际私法的法律框架 ..... 21
- 二、国际私法考情分析 ..... 24
- 三、国际私法专题讲解——涉外民商事法律适用 ..... 26

## 第三部分 国际经济法 / 52

- 一、国际经济法的法律框架 ..... 52
- 二、国际经济法考情分析 ..... 52
- 三、国际经济法专题讲解——我国的贸易救济制度 ..... 54

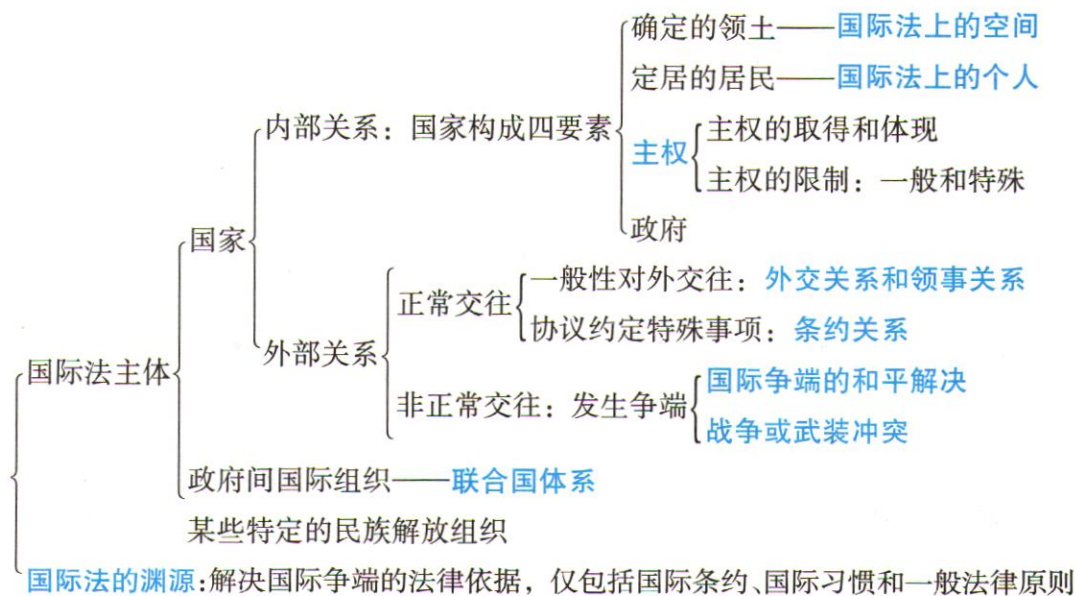




## 一、国际（公）法的法律框架

（一）国际（公）的调整对象：国际法主体间的政治、外交、军事等关系

（二）国际法的法律框架



## 二、国际法考情分析

（一）国际法的试题特点

2011 - 2014 年国际公法真题为 11 分，2015 - 2016 年缩减为 7 分，试题具有如下



特点:

(1) 考点分散且琐碎, 综合性程度在增加, 但是偏难点很少。例如 2016 年国际公法单选 34 题将分散于两章中、但与联合国国际法院相关的知识点进行了全面综合地考查, 虽然考点琐碎, 但每一个考点都在所有授课阶段的讲解范围内。

(2) 从着重考查考试空白点向传统知识点更灵活的考查方式过度。在 2014 年以前国际公法每年几乎 1/3 - 1/2 的试题考查的是考试空白点, 但随着国际公法“大纲死角”的逐年减少, 从 2014 年起某些多年未考的重要知识点开始重复, 但考查方式更为灵活, 例如 2016 年 33 题的界标维护 (上一次考查是在 2002 年) 2016 年 76 题的领海无害通过 (上一次考查是在 2002 年) 等。

(3) 有一定的时事结合度。国际公法每年都反映了当年的时事, 有的是热点直接进行案例转化, 例如 2011 年 32 题 (核污染), 2013 年 97 题 (引出), 2013 年 34 题 (国际法官的产生) 等; 如果热点事件过于敏感, 直接转化案例的可能性小, 但相关知识点考查敏感度较高, 例如 2016 年 75 题 (领土主权的取得), 2014 年承认与继承制度等。

## (二) 国际法的典型真题

### 典型真题



1. 甲国与乙国基于传统友好关系, 兼顾公平与效率原则, 同意任命德高望重并富有外交经验的丙国公民布朗作为甲乙两国的领事官员派遣至丁国。根据《维也纳领事关系公约》, 下列哪一选项是正确的? (2015/1/34 单选) ①

- A. 布朗既非甲国公民也非乙国公民, 此做法违反《公约》
- B. 《公约》没有限制, 此做法无须征得丁国同意
- C. 如丁国明示同意, 此做法是被《公约》允许的
- D. 如丙国与丁国均明示同意, 此做法才被《公约》允许

### 相关知识点

必须经接受国同意才能派遣的人员包括: 使领馆馆长、武官、特别使团、不具有派遣国国籍的人员 (接受国可随时撤销此项同意)

2. 甲国分立为“东甲”和“西甲”, 甲国在联合国的席位由“东甲”继承, “西甲”决定加入联合国。“西甲”与乙国 (联合国成员) 交界处时有冲突发生。根据相

① 答案: C

关国际法规则，下列哪一选项是正确的？(2014/1/32 单选)①

- A. 乙国在联大投赞成票支持“西甲”入联，一般构成对“西甲”的承认
- B. “西甲”认为甲国与乙国的划界条约对其不产生效力
- C. “西甲”入联后，其所签订的国际条约必须在秘书处登记方能生效
- D. 经安理会9个理事国同意后，“西甲”即可成为联合国的会员国

**相关知识点**

①国际法上的承认制度：国际法意义的承认包括明示承认和默示承认。默示承认的方式主要包括与被承认对象建立外交关系、建立领事关系、签订政治性条约和投票支持加入仅对国家开放的政府间国际组织；

②国际法上的继承制度：国际法上关于条约继承的规则是有约定从约定，无约定有义务继承与领土有关的条约；

③条约登记制度：根据《维也纳条约法公约》关于条约登记的规定，联合国会员国签订的条约应当在联合国秘书处登记，否则联合国机构不得援引；

④联合国安理会的表决制度：根据联合国宪章，联合国安理会吸纳新会员属于实质性事项，其通过需要满足9个以上的同意票和大国一致原则，即任何一个常任理事国对此事项的通过享有一票否决权。

3. 关于国际法院，依《国际法院规约》，下列哪一选项是正确的？(2016/1/34 单选)②

- A. 安理会常任理事国对法官选举拥有一票否决权
- B. 国际法院是联合国的司法机关，有诉讼管辖和咨询管辖两项职权
- C. 联合国秘书长可就执行其职务中的任何法律问题请求国际法院发表咨询意见
- D. 国际法院做出判决后，如当事国不服，可向联合国大会上诉

**相关知识点**

①根据《国际法院规约》，国际法官由联合国大会和安理会平行表决，均特别多数（大会2/3以上，安理会9票以上）获任；

②国际法院是联合国六大机构之一，有诉讼管辖权和咨询管辖权；

③只有联合国机构可以就执行职务中的任何法律问题请求国际法院发表法律咨询意见，其他任何国家、团体和个人（包括联合国秘书长）均无权请求国际法院提供咨询意见；

① 答案：A

② 答案：B

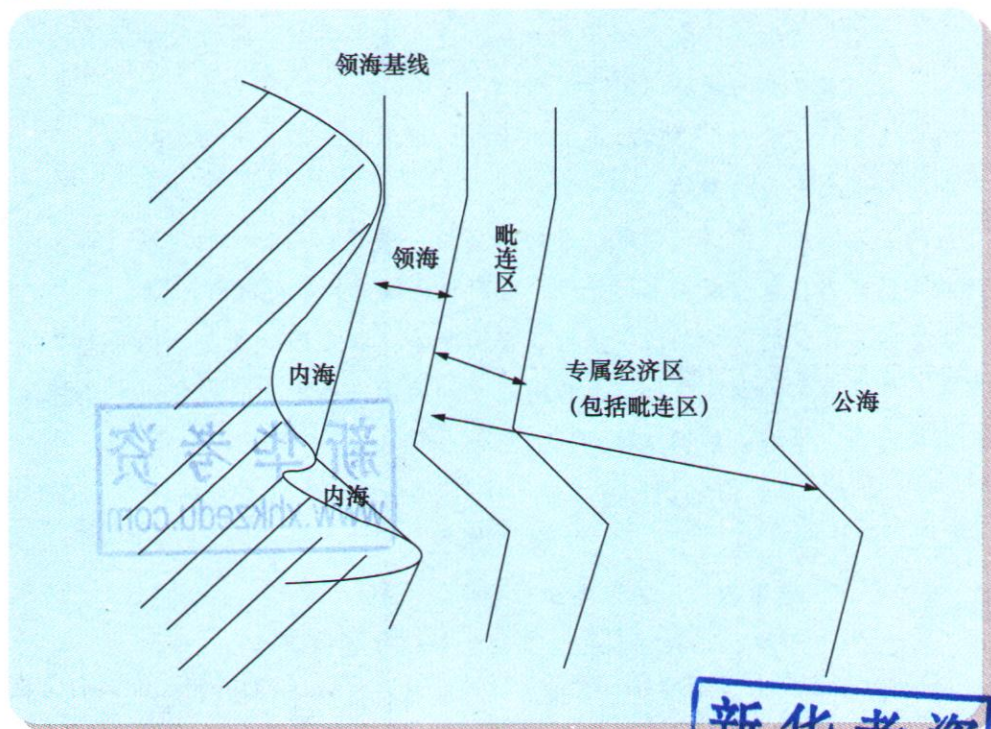


④国际法院作出判决后，判决书在法院开庭宣读，并自宣布之日起对各当事国发生拘束力。

### 三、国际法专题讲解——海洋法

#### (一) 海洋水域的划分和各部分制度

【例解】海洋水域划界图示：



《联合国海洋法公约》将海洋水域划分为内海、领海、毗连区、专属经济区和公海五个部分，沿海国在这五个水域的主权权利逐步递减。

#### 1. 内海

##### (1) 内海的界限

内海是指一国领海基线以内的海域。领海基线是一国领陆或内水与领海的分隔线，也是海洋法中划分其他海域的起算线。

领海基线的划定可以有两种：①正常基线，也称自然基线，即以落潮时海水退到离海岸最远的潮位线——低潮线作为测算领海的基线。②直线基线，也称折线基线，指以连接海岸和近岸岛屿的最外缘上所选的基点的直线作为领海的起始线。我国《领

海和毗连区法》第3条第2款规定：“中华人民共和国领海基线采用直线基线法划定，由各相邻基点之间的直线连线组成。”

## (2) 内海的法律地位

内海与国家的陆地领土具有相同的法律地位，国家对其行使完全的、排他的主权，外国船舶未经许可不得驶入一国内海。



## (3) 内海湾和内海峡

海湾是指海洋深入陆地而形成的明显水曲。沿岸属于一国的海湾如果天然入口处两端的低潮点之间的距离不超过24海里，则可在两个低潮点之间划出一条封口线，该线所包围的水域应视为内水，该海湾即属内海湾。如果海湾天然入口处两端的低潮点之间的距离超过24海里，24海里的直线基线应划在海湾内，基线以内的水域才是内水，该海湾属非内海湾。但是，上述规定不适用历史性海湾。历史性海湾是指海岸属于一国，其湾口宽度虽超过24海里，但历史上一向被承认是沿海内海的海湾，例如我国的渤海湾。

海峡是指两端连接海洋的狭长水道。海峡按法律地位来区分，可分为内海海峡、领海海峡和用于国际航行的海峡。内海海峡，即处于一国领海基线以内的海峡，如我国琼州海峡。

## (4) 港口制度

①进出港口。外籍船入港应在其预定到港前一周向我国有关机构办理申请手续。如获准入港，须在抵港前24小时报告其预到港时间及船体前后吃水情况。出港时也必须提交报告书及有关文件，经查验后方可出港。

②管辖权。根据国家领土主权原则，国家对于位于其港口的外籍船舶具有管辖权，但是实践中，国家一般是在不介入船舶内部事件的基础上，采取沿岸国与船旗国管辖相结合的方法。在刑事管辖方面，沿海国通常只有对扰乱港口安宁、受害者为沿岸国或其国民、案情重大或船旗国领事或船长提出请求时沿岸国才予以管辖。在民事案件方面，对完全属于船舶内部管理、工资、劳动条件、个人财产权利等事项，各国通常不行使管辖权。当案件涉及港口国公民的利益或其他船舶以外的因素，或涉及船舶本身在港口内航行、停留期间的权利义务时，港口国才予以管辖。

## 2. 领海

### (1) 领海的界限

领海指邻接国家领陆、内水或群岛水域的，受国家主权管辖和支配的一定宽度的海水带。根据《国际海洋法公约》，每一个国家有权确定其领海宽度，但其不应超过



12海里。我国《领海和毗连区法》第3条第1款规定：“中华人民共和国领海的宽度从领海基线量起为12海里。”

## (2) 领海的法律地位

现代国际法确认领海是沿海国领土的组成部分，处于沿海国主权之下。但是，沿海国对其领海的主权受无害通过这个国际习惯的限制。

所谓无害通过，是指在不损害沿岸国和平、安全与良好秩序的情况下，无须事先通知或征得许可而连续不停地迅速地通过领海或为驶入内水或自内水驶往公海而通过领海的航行。无害通过需要满足下列条件：

①对于军用船舶是否享有无害通过权，各国的实践并不一致。根据我国加入海洋法公约时所做的保留，我国不允许外国军舰在我国领海无害通过。《领海及毗连区法》第6条也规定：“外国非军用船舶，享有依法无害通过中华人民共和国领海的权利。外国军用船舶进入中华人民共和国领海，须经中华人民共和国政府批准。”

②通过必须是连续不停地迅速通过，不得停泊或下锚，除非不可抗力、遇难和救助。

③潜水艇或其他潜水器通过领海须浮出水面并展示国旗。

④通过必须是无害的。

## (3) 国家在领海范围内的司法管辖权

根据国家的属地优越权，各国对在本国领海内发生的刑、民事案件均具有管辖权。然而，在通常情况下，除非遇有下列情况，否则沿海国不在通过领海的外国船舶上行使刑事管辖权：①罪行后果及于沿海国；②罪行属于扰乱当地安宁或沿海国良好秩序的性质；③经船长或船旗国外交代表或领事官员请求地方当局予以协助；④是取缔违法贩运麻醉品或精神调理物质所必要的。

# 3. 毗连区

## (1) 毗连区的界限

毗连区是指沿海国在毗连其领海的一定范围内，为对其海关、财政、卫生和移民等类事项行使管制而设置的区域。按照《海洋法公约》，毗连区的宽度从领海基线量起不超过24海里。但是，毗连区的实际宽度没有24海里，24海里扣掉沿海国的领海宽度才是毗连区的实际范围。例如，我国声明领海宽度为12海里，声明毗连区的外部界限为领海基线以外的24海里，因此我国毗连区的实际宽度为12海里。

## (2) 毗连区的法律地位

毗连区的法律地位不同于领海，沿海国对毗连区不享有主权，只在毗连区行使某

些方面的管制。毗连区没有独立的法律地位，其地位取决于其依附的海域，或为专属经济区或为公海。

《海洋法公约》规定沿海国可在毗连区行使下列管制：①防止在其领土或领海内违反其海关、财政、移民或卫生法律和规章；②惩治在其领土或领海内违反上述法律和规章的行为。需要特别注意的是，我国《领海及毗连区法》第13条规定：“中华人民共和国有权在毗连区内，为防止和惩处在其陆地领土、内水或者领海内违反有关安全、海关、财政、卫生或者入境出境管理的法律、法规的行为行使管制权。”由此可见，我国还声明了对毗连区可因国家安全行使管辖权。

新华考资

www.xhkzedu.com

#### 4. 专属经济区

##### (1) 专属经济区的界限

专属经济区是领海以外并邻接领海的一个区域，该区域从测算领海宽度的基线量起，不得超过200海里。但是，专属经济区的实际宽度没有200海里，200海里扣掉沿海国的领海宽度才是专属经济区的实际范围。例如，我国声明领海宽度为12海里，声明专属经济区的外部界限为领海基线以外的200海里，因此我国专属经济区的实际宽度为188海里。

专属经济区是《海洋法公约》确立的新区域，拥有专属经济区的权利并非沿海国固有的，需要沿海国以国内法形式宣告来实现。

##### 注意

我国既声明了毗连区，也声明了专属经济区，因此我国的毗连区依附于我国专属经济区，即我国毗连区是双重身份的海域，其既是毗连区，也是专属经济区的一部分。

##### (2) 专属经济区的法律地位

专属经济区是受国家一定管辖和支配的海域，沿海国的权利主要体现在对该区域内以开发自然资源（包括生物资源和非生物资源）为目的的活动拥有排他性的主权权利和与此相关的某些管辖权，由此对其他国家在该区域的活动构成一定的限制。

在专属经济区针对有违法行为的外国船舶行使相关管辖权时应遵行以下规则：

①在逮捕或扣留外国船只时，沿海国应通过适当途径将所采取措施和随后进行的处罚迅速通知船旗国；

②对于被捕的船只及其船员，在其提出适当的保证书或担保后，应迅速予以释放；

③沿海国对于在专属经济区内仅违反渔业法规的处罚，如有关国家间无相反的协议，不得包括监禁或任何形式的体罚。



## 5. 公海

### (1) 公海的界限

公海是指专属经济区、领海、内水、群岛水域以外的全部海洋水域。

### (2) 公海的法律地位

公海不属于任何国家领土的组成部分，也不在任何国际法主体管辖之下，公海法律制度的基础和主要原则是公海自由。公海自由最初主要指航行自由和捕鱼自由。《海洋法公约》将公海自由的内容扩大为6项：①航行自由；②飞越自由；③铺设海底电缆和管道的自由；④建造国际法所容许的人工岛屿和其他设施的自由；⑤捕鱼自由；⑥科学研究自由。

### (3) 公海上的管辖权

①船旗国管辖。船旗国管辖是指各国有权对在公海上的具有该国国籍的船舶行使专属管辖权。在公海中航行的船舶必须在一国登记并悬挂该国的国旗，登记国称为该船的国籍国或船旗国。在公海中航行的船舶应仅悬挂一国的旗帜，在航程中或在停泊港内不得更换其旗帜。悬挂两国或两国以上旗帜航行并视方便而换用旗帜的船舶被视同为无国籍的船舶，不受任何国家的保护。

②普遍性管辖。为了维持公海上的良好秩序，各国有权对公海上的违反人类利益的国际性罪行以及某些违反国际法的活动进行干预和管辖。这类罪行或不法行为包括：海盗行为；非法广播；贩运奴隶和贩运毒品。

### (4) 登临权和紧追权

登临和紧追是国家在公海上实施或实现管辖权的两种措施。

①登临权又称临检权，指一国军舰、军用飞机或其他得到正式授权、有清楚标志可识别的政府船舶或飞机在公海上遇到外国船舶（军舰等享有豁免权的除外）有从事公约所列违反国际法的行为嫌疑时，可以靠近和登上该船进行检查的权利。

②紧追权，是指沿海国的军舰或军用飞机对于在其管辖范围内的海域内违反了该沿海国法律的外国船舶进行追逐至公海仍可继续以期拿获的权利。

#### 【关联记忆】登临权 VS 紧追权

**区别：**行使管辖权的起点。登临权是在公海上直接提起管辖；而紧追权是在国家管辖范围内海域提起管辖后延伸至公海。

**共同点：**登临或紧追的主体都只能是军舰、军用飞机或其他得到正式授权、有清楚标志可识别的政府船舶或飞机，同时，这些主体原则上不能成为被登临或被紧追的对象。

依照公约和国际习惯，各国在行使紧追权时应遵守下列规则：A. 紧追必须从国家管辖范围内的海域开始。即须从沿海国的内水、群岛水域、领海、毗连区、专属经济区或大陆架开始。B. 紧追只有在被追船舶视听所及的距离内发出停驶信号后，才可开始。C. 紧追必须连续不停地进行，不得中断。如果紧追船舶、飞机需要更替时，须在后者到达后才能退出，否则即为中断，中断后再追逐，紧追便不成立。D. 将被追逐船舶逮捕，及被追逐的船舶进入其本国或第三国领海时，紧追终止。E. 紧追原则上不得使用武力。

注意

能否提起紧追权取决于在相关海域有无相应的管辖权。例如，从内海和领海开始的紧追可因为外国船舶违反本国任何法律；从毗连区开始紧追限于外国船舶违反海关、财政、移民、卫生等法律法规的行为；而从专属经济区开始紧追则只限于外国船舶未经许可开发专属经济区的自然资源。

【总结】海洋水域各部分的法律制度			
领土	内海	①完全主权； ②外国船舶非经许可不得进入； ③渤海和琼州海峡属于内海； ④港口（对外籍船）刑事管辖：只有对扰乱港口安宁、受害者为沿岸国或其国民、案情重大或船旗国领事或船长提出请求时沿岸国才予以管辖。	
	领海	法律地位	完全主权，但其他国家的船舶享有无害通过权
		无害通过的限制	①我国不允许军用船舶的无害通过； ②连续不停迅速通过，除非不可抗力、遇难和救助； ③潜水器须浮出水面并展示国旗； ④通过必须是无害的。
非领土	毗连区	①依海关、财政、移民、卫生的法律、法规行使管制权； ③我国声明还可因国家安全行使管制权； ③我国毗连区属于我国专属经济区的一部分。	
	专属经济区	权利	自然资源的专属勘探开发权以及与此相关的管辖权
		管辖权的限制	①有权拘捕违反上述专属权利的外国船只及其船员； ②迅速通知船旗国； ③有担保迅速予以释放； ④仅违反渔业法规的，不得对船员监禁或任何形式的体罚。



续表

非 领 土	公 海	管辖权	船旗国 管辖权	一船一旗，否则视为无国籍船和可登临检查的对象	
			普遍管 辖权	海盗、非法广播、贩卖奴隶和贩卖毒品	
		临检权 和紧 迫权	相同	①主体：军舰、军用飞机、经授权且标志清楚的政府公务船舶飞机； ②主体原则上不能是被临检或被紧追的对象。	
				临检权	在公海上直接提起管辖权
			区别	紧追权	①在其他海域提起管辖并将管辖权延伸至公海； ②紧追权的特殊限制：A. 紧追权须发出停止信号； B. 不能中断；C. 当被追船舶进入其本国或第三国领海时紧追权终止。

典型真题



(内海)

1. 甲国船东的货轮“欢乐号”(在乙国注册)在丙国港口停泊期间,非丙国籍船员詹某和卡某在船舱内因口角引发斗殴。根据国际法相关规则和实践,下列判断哪些是正确的?(2004/1/69 多选)①

- A. 丙国通常根据詹某或卡某的请求,对该事件进行管辖
- B. 丙国通常根据该船船长的请求,对该事件进行管辖
- C. 丙国通常根据甲国驻丙国领事的请求,对该事件进行管辖
- D. 丙国通常根据乙国驻丙国领事的请求,对该事件进行管辖

典型真题



(领海)

2. “青田”号是甲国的货轮、“前进”号是乙国的油轮、“阳光”号是丙国的科考船,三船通过丁国领海。依《联合国海洋法公约》,下列哪些选项是正确的?(2016/1/76 多选)②

- A. 丁国有关对油轮实行分道航行的规定是对“前进”号油轮的歧视
- B. “阳光”号在丁国领海进行测量活动是违反无害通过的
- C. “青田”号无须事先通知或征得丁国许可即可连续不断地通过丁国领海

① 答案:BD

② 答案:BC

D. 丁国可以对通过其领海的外国船舶征收费用

3. 甲国的一个航海航空爱好者组织“碧海蓝天协会”准备进行一次小型飞机“蓝天号”和赛艇“碧海号”的海上联合表演，计划涉及我国的领海和领海上空。对此，根据国际法的有关规则和我国的相关法律，下列哪些判断是正确的？(2002/1/58 多选)①

A. “蓝天号”飞行表演如在我国领海上空进行，必须得到我国的允许

B. “碧海号”赛艇表演如果在我国领海中进行，必须得到我国的允许

C. “蓝天号”在前往表演空域途中，如果仅仅是以通过为目的，从而飞过我国的领海上空，则无须得到我国的许可

D. “碧海号”在前往表演海域的途中，如果仅仅是以通过为目的，从而穿越我国的领海，则无须得到我国的许可

典型真题



(毗连区)

4. A公司和B公司于2011年5月20日签订合同，由A公司将一批平板电脑售卖给B公司。A公司和B公司营业地分别位于甲国和乙国，两国均为《联合国国际货物销售合同公约》缔约国。合同项下的货物由丙国C公司的“潇湘”号商船承运，装运港是甲国某港口，目的港是乙国某港口。在运输途中，B公司与中国D公司就货物转卖达成协议。“潇湘”号运送该批平板电脑的航行路线要经过丁国的毗连区。根据《联合国海洋法公约》，下列选项正确的是：(2011/1/97 不定项)②

A. “潇湘”号在丁国毗连区通过时的权利和义务与在丁国领海的无害通过相同

B. 丁国可在“潇湘”号通过时对毗连区上空进行管制

C. 丁国可根据其毗连区领土主权对“潇湘”号等船舶规定分道航行

D. “潇湘”号应遵守丁国在海关、财政、移民和卫生等方面的法律规定

典型真题



(专属经济区)

5. 甲国注册的渔船“踏浪号”应乙国注册的渔船“风行号”之邀，在乙国专属经济区进行捕鱼作业时，乙国海上执法船赶来制止，随后将“踏浪号”带回乙国港口。甲乙两国都是《联合国海洋法公约》的缔约国，且两国之间没有其他相关的协议。据此，根据海洋法的有关规则，下列哪些选项是正确的？(2008/1/78 多选)③

A. 只要“踏浪号”向乙国有关部门提交适当保证书和担保，乙国必须迅速释放该船

① 答案：ABD

② 答案：D

③ 答案：ABD



B. 只要“踏浪号”向乙国有关部门提交适当保证书和担保，乙国必须迅速释放该船船员

C. 如果“踏浪号”未能向乙国有关部门及时提交适当担保，乙国有权对该船船长和船员处以3个月以下的监禁

D. 乙国有义务将该事项迅速通知甲国

典型真题



(公海)

6. 乙国军舰A发现甲国渔船在乙国领海走私，立即发出信号开始紧追，渔船随即逃跑。当A舰因机械故障被迫返航时，令乙国另一艘军舰B在渔船逃跑必经的某公海海域埋伏。A舰返航半小时后，渔船出现在B舰埋伏的海域。依《联合国海洋法公约》及相关国际法规则，下列哪一选项是正确的？(2009/1/30 单选)①

A. B舰不能继续A舰的紧追

B. A舰应从毗连区开始紧追，而不应从领海开始紧追

C. 为了紧追成功，B舰不必发出信号即可对渔船实施紧追

D. 只要B舰发出信号，即可在公海继续对渔船紧追

7. 甲国军舰“克罗将军号”在公海中航行时，发现远处一艘名为“斯芬克司号”的商船，悬挂甲国船旗。当“克罗将军号”驶近该船时，发现其已换挂乙国船旗。根据国际法的有关规则，下列哪些选项是错误的？(2007/1/79 多选)②

A. “斯芬克司号”被视为悬挂甲国船旗的船舶

B. “斯芬克司号”被视为具有双重船旗的船舶

C. “斯芬克司号”被视为无船旗船舶

D. “斯芬克司号”被视为悬挂方便旗的船舶

典型真题



(海洋法综合)

8. 甲国A公司向乙国B公司出口一批货物，双方约定适用2010年《国际贸易术语解释通则》中CIF术语。该批货物由丙国C公司“乐安”号商船承运，运输途中船舶搁浅，为起浮抛弃了部分货物。船舶起浮后继续航行中又因恶劣天气，部分货物被海浪打入海中。到目的港后发现还有部分货物因固有缺陷而损失。“乐安”号运送该货物的航行路线要经过丁国的领海和毗连区。根据《联合国海洋法公约》，下列选项正确的是：(2012/1/97 不定项)③

① 答案：A

② 答案：ABD

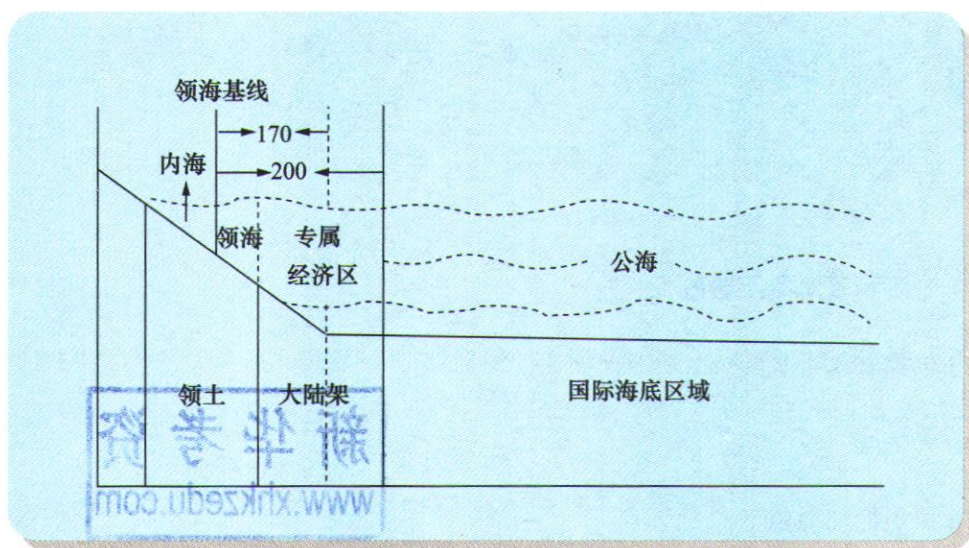
③ 答案：BC

- A. “乐安”号可不经批准穿行丁国领海，并在其间停泊转运货物
- B. “乐安”号在丁国毗连区走私货物，丁国海上执法船可行使紧追权
- C. “乐安”号在丁国毗连区走私货物，丁国海上执法机关可出动飞机行使紧追权
- D. 丁国海上执法机关对“乐安”号的紧追权在其进入公海时立即终止

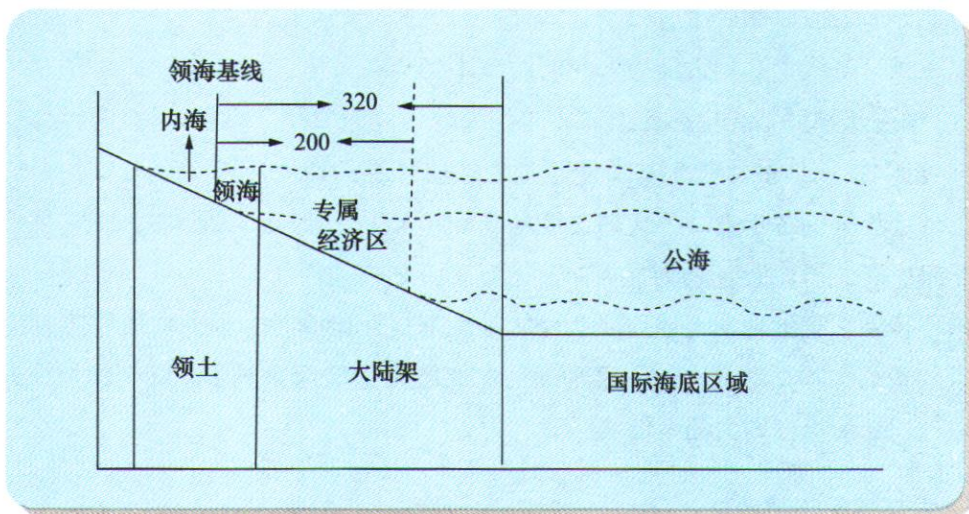
## (二) 海洋底土的划分及沿海国的权力

【例解】海洋下覆底土划界图示：

图一：

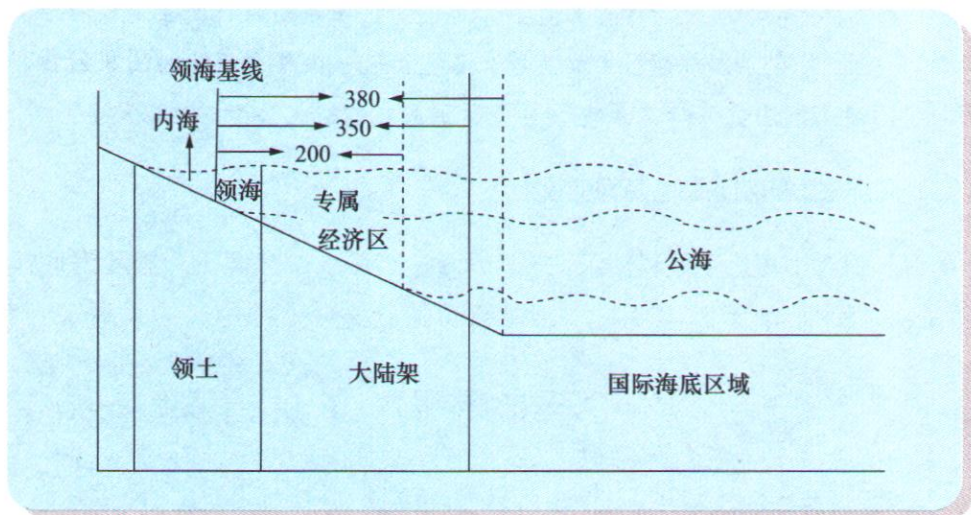


图二：





图三：



## 1. 内海和领海的下覆底土

内海和领海的下覆底土是国家领土的组成部分，国家对其享有完全的主权利。

## 2. 大陆架

新华考资  
www.xhkzedu.com

### (1) 大架的界限

沿海国的大陆架包括其领海以外依其陆地领土的全部自然延伸，扩展到大陆边外缘的海底区域的海床和底土。根据《海洋法公约》，大陆架的界限包括下列三种情况：

①如果从领海基线量起到大陆边外缘的距离不到 200 海里，可扩展到 200 海里（如图一）；②如果从领海基线量起到大陆边的外缘的距离为 200 - 350 海里之间，为其实际宽度（如图二）；③如从领海基线量起到大陆边外缘的距离超过 350 海里，大陆架在海床上外部界限的各定点，不应超过从基线量起 350 海里，或不应超过 2500 公尺等深线 100 海里（二者以较近者为准，如图三）。

需要特别注意的是，上述界限都是从领海基线开始测量，因此均需扣除领海宽度才是大陆架的实际宽度。例如，我国声明领海宽度为 12 海里，若大陆架的外缘为领海基线以外 320 海里，则大陆架的实际宽度为 308 海里。

## 2. 大陆架的法律地位

大陆架不是沿海国领土，沿海国对大陆架享有勘探和开发自然资源的专属权利及

与此相关的管辖权。但是，沿海国若要开发 200 海里以外大陆架的非生物资源，应通过国际海底管理局并缴纳一定的费用或实物，发展中国家在某些条件下可以免缴。沿海国行使对大陆架的此种专属权利不需要有效或象征性的占领或任何明文公告，以提交科学信息和证据资料为主张大陆架权利的依据。

### 3. 国际海底区域

国际海底区域是指国家管辖范围以外的海床、洋底及其底土。国际海底区域及其资源是人类的共同财产。国际海底区域内资源开发采取“平行开发制”：在一区域被勘探后，开发申请者要向国际海底管理局提供两块具有同等价值的矿址，管理局选择其中一块作为“保留区”，留给管理局通过企业或以发展中国家协作的方式进行活动；另一块是“合同区”，可由缔约国或其企业通过与管理局签订合同进行开发。

【总结】海洋底土各部分的法律制度

领土	内海和领海下覆底土	领土，完全主权
非领土	大陆架	①自然资源的专属开发和管辖权； ②大陆架权利的产生以提交科学信息和证据资料为依据，不以占领或公告为依据； ③沿海国开发 200 海里以外大陆架的非生物资源，应通过国际海底管理局并缴纳一定的费用或实物，发展中国家在某些条件下可以免缴。
	国际海底区域	平行开发制（勘探者和国际海底管理局平行开发）

新华考资

www.xhkzedu.com

### 【关联记忆】专属经济区 VS 大陆架

**共同点：**沿海国在专属经济区和大陆架的权利都只及于自然资源。

**区别：**专属经济区是海洋水域的一部分，其外部界限不得超过领海基线量起 200 海里；大陆架是海洋下覆底土的一部分，其外部界限的区间值为领海基线量起的 200 - 350 海里，实际宽度由沿海国地理意义的大陆架宽度所确定。

#### 典型真题



（大陆架）

1. 甲国是一个地理上宽大陆架的沿海国，也是发达国家，其地理大陆架从领海基线到大陆边外缘的距离为 380 海里。根据《联合国海洋法公约》和有关的国际法规



则，下列哪一选项是正确的？（2008/延考 1/33 单选）<sup>①</sup>

- A. 甲国大陆架的范围可以延伸到 380 海里处
- B. 甲国的大陆架只能限定在 200 海里以内
- C. 甲国的专属经济区不必限定在 200 海里以内
- D. 甲国如果在 200 海里外的大陆架底土开采石油，应通过国际海底管理局并向其缴纳合理费用

典型真题



（国际海底区域）

2. 甲国是 1982 年《联合国海洋法公约》的缔约国。甲国的船舶在各国管辖以外的某海底进行矿产开采作业时，其活动应遵守国际法的哪一种制度？（2003/1/19 单选）<sup>②</sup>

- A. 公海海底的开发制度
- B. 甲国有关海洋采矿的国内法
- C. 国际海底区域的开发制度
- D. 公海自由制度

### （三）群岛水域

（1）概念：指群岛基线以内，河口、海湾和港口封闭线以外的水域。

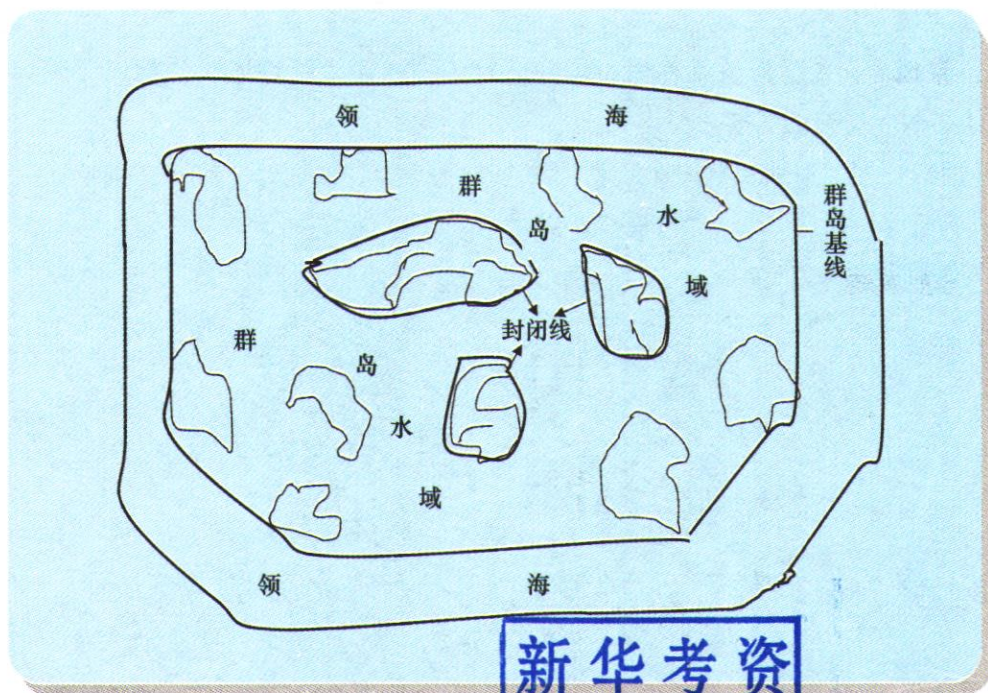
①**群岛基线**。群岛基线是指连接群岛最外缘各岛和各干礁的最外缘各点构成的直线基线，划定时还应符合《海洋法公约》其他具体规则的限制，如基线不能明显偏离群岛轮廓，不能将其他国家的领海与公海或专属经济区隔断等。例如，某群岛国在某一海域拥有上百个岛礁，此外还有十几个岛礁在比较遥远的另一海域，该国应在集中的上百个岛礁处声明一条群岛基线，在较远的十几个岛礁处再单独声明另一条群岛基线，不能从上百个岛礁处“扯”出一条很远的群岛基线楞要把那十几个岛礁“圈”进来。

②**群岛内水**。群岛国可以在各个岛上的河口、海湾和港口处按照正常的基线规则划定一条封闭线，这条封闭线以内的水域称为群岛内水。

① 答案：D

② 答案：C

【例解】群岛水域示意图



新华考资  
www.xhkzedu.com

(2) 群岛水域的法律制度

群岛水域与群岛内水、群岛领水一起构成群岛国的领水，因此群岛国对群岛水域拥有完全主权，其主权及于群岛水域，以及水域的上空、海床和底土。根据《海洋法公约》，所有国家的船舶在群岛水域享有无害通过权，即船舶可以不经许可连续不停的穿越群岛水域。群岛国可以指定适当的海道和其上的空中通道，以便外国船舶或飞机连续不停地迅速通过或飞越其群岛水域及其邻接的领海。

典型真题



甲国是群岛国，乙国是甲国的隔海邻国，两国均为《联合国海洋法公约》的缔约国。根据相关国际法规则，下列哪一选项是正确的？(2014/1/33 单选)①

- A. 他国船舶通过甲国的群岛水域均须经过甲国的许可
- B. 甲国为连接其相距较远的两岛屿，其群岛基线可隔断乙国的专属经济区
- C. 甲国因已划定了群岛水域，则不能再划定专属经济区
- D. 甲国对其群岛水域包括上空和底土拥有主权

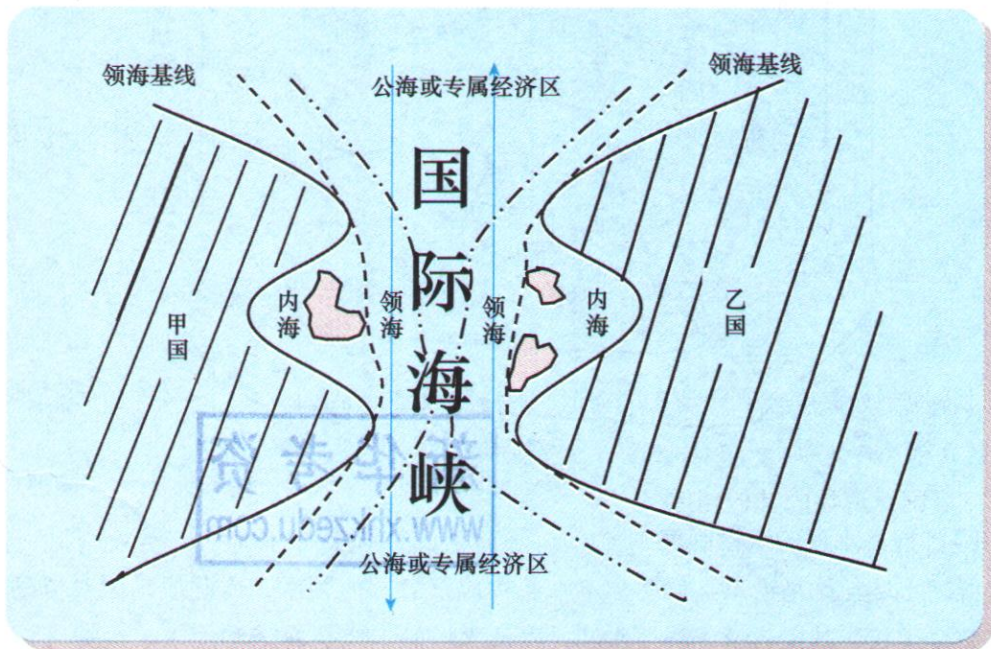
① 答案：D



## 2. 国际海峡

(1) 概念：国际海峡又称用于国际航行的海峡，指两端连接公海或专属经济区的，用于国际航行的海峡。

【例解】国际海峡示意图：



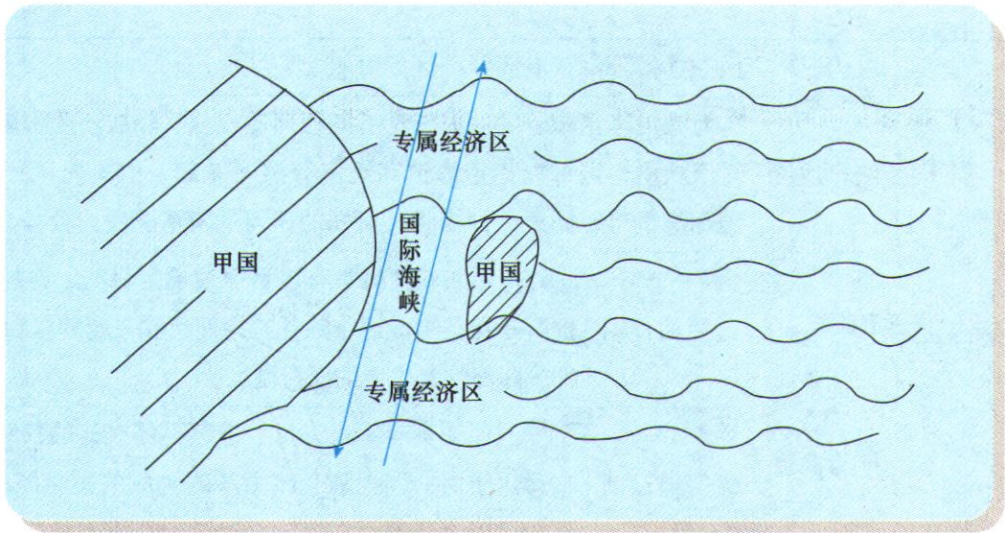
### (2) 国际海峡的通行制度

①过境通行制度。过境通行制是指所有外国船舶和飞机享有在国际海峡以迅速过境为目的、连续不停（不可抗力或遇难除外）地航行和飞越的权利。这是国际海峡最主要的一种通行制度。

②无害通过制度。如果国际海峡是由一国大陆和该国沿岸的一个岛屿形成，而且该岛屿向海一面有在航行和水文特征方面同样方便的一条穿过公海或穿过专属经济区的航道（如下图），则该国际海峡适用无害通过制度。无害通过权比过境通行权要小，只允许船舶连续不停的迅速航行和穿越，飞机飞越须经许可。

③自由通行制度。若国际海峡中有公海或专属经济区的航道，仅在该航道内航行或飞越适用公海自由通过的制度。

④特别协定制度。如果专门针对某国际海峡缔结有国际公约，则该海峡的通行制度按照条约约定适用特别协定制度，例如黑海海峡、麦哲伦海峡等就适用各自专门条约所规定的制度。



【关联记忆】过境通行 VS 无害通过 VS 自由航行

过境通行允许船舶和飞机未经许可连续不停地迅速过境；无害通过只允许船舶未经许可连续不停地航行；自由航行不受“连续不停的限制”。

(3) 国际海峡的其他制度

无论国际海峡适用哪种通行制度，海峡沿岸国对此海峡的水域及其上空、海床和底土依公约享有的主权或管辖权不受影响。海峡沿岸国在必要时可以指定海道和规定分道通航制，但事先须征得国际海事组织同意，且不应妨碍过境通行，并应将其所知的海峡内或海峡上空对航行或飞越有危险的任何情况妥为公布。

【总结】群岛水域和国际海峡

群岛水域	构成	<div>①群岛国群岛基线以内，河口、海湾和港口封闭线以外的水域。</div> <div>②群岛基线不能偏离群岛的主轮廓，不能隔断其他国家的领海或专属经济区。</div>
	法律制度	<div>①领水，完全主权；</div> <div>②其他国家的船舶享有无害通过权；</div> <div>③群岛国可以指定适当的海道和其上的空中通道，以便外国船舶或飞机连续不停地迅速通过或飞越其群岛水域及其邻接的领海。</div>

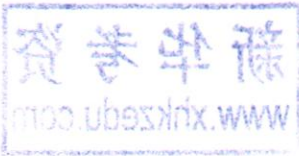
新华考资  
www.xhkzedu.com





续表

国际海峡	构成	两端连接公海或专属经济区的海峡。	
	法律地位	①海峡沿岸国依公约对海峡享有的任何主权或管辖权不受影响； ②海峡沿岸国可以指定海道和规定分道通航制，但事先须征得国际海事组织同意，并应将其所知的任何危险情况妥为公布。	
	航行制度	过境通行制	①外国船舶和飞机享有以迅速过境为目的、连续不停（不可抗力或遇难除外）地航行和飞越的权利； ②国际海峡最主要的通行制度。
		无害通过制	①外国船舶享有不经许可、连续不停航行的权利； ②适用于由一国大陆和该国岛屿构成的国际海峡，且和该国大陆形成，岛屿向海一面有方便的航道。
		自由航行制	适用于国际海峡中有公海或专属经济区的航道。
		特别协定制	签订有专门的公约规定通行制度。

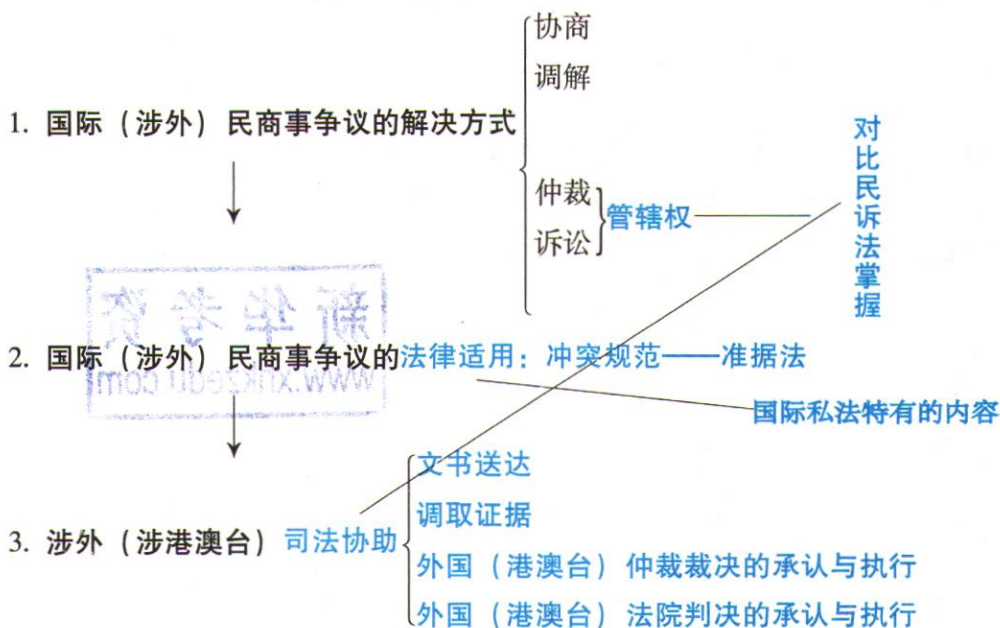




## 一、国际私法的法律框架

(一) 国际私法的核心问题：解决国际（涉外）民商事争议

(二) 国际私法的法律框架



(三) 例解

【案情】2015年9月，定居于甲国的中国人王江死于其在甲国的寓所，死后留下股票、存款和三套房产，除了死亡时所处的甲国寓所外，其他的动产、不动产都在中

国。因王江生前未留遗嘱，其子王宇和其女王红因继承问题发生纠纷，王宇诉至我国某法院，王红诉至甲国法院。

### 【问题】

1. 我国法院有无管辖权？
2. 甲国法院受理案件对我国法院行使管辖权有何影响？
3. 我国法院受理案件如何适用法律？
4. 我国法院司法文书如何向王红送达？
5. 我国法院如何调取在甲国的证据？
6. 甲国法院判决在我国承认与执行的条件？

### 【问题的解决】

#### 1. 我国法院有无管辖权？

依据：《民事诉讼法》第33条第3款：“因继承遗产纠纷提起的诉讼，由被继承人死亡时住所地或者主要遗产所在地人民法院管辖。”

答案：我国法院有管辖权，因为是“主要遗产所在地”法院。

#### 2. 甲国法院受理案件对我国法院行使管辖权有何影响？

依据：《民诉法解释》第533条：“中华人民共和国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，而另一方当事人向中华人民共和国法院起诉的，人民法院可予受理。判决后，外国法院申请或者当事人请求人民法院承认和执行外国法院对本案作出的判决、裁定的，不予准许；但双方共同缔结或者参加的国际条约另有规定的除外。外国法院判决、裁定已经被人民法院承认，当事人就同一争议向人民法院起诉的，人民法院不予受理。”

答案：不排斥同一涉外民商事纠纷在不同国家的平行诉讼，但是要以“在先原则”避免在我国产生冲突性判决。

#### 3. 我国法院受理案件如何适用法律？

依据：《法律适用法》第31条：“法定继承，适用被继承人死亡时经常居所地法律，但不动产法定继承，适用不动产所在地法律。”

案情：王某死亡时定居在甲国；除了死亡时所处的甲国寓所外，其他的动产、不动产都在中国。

答案：甲国寓所的继承适用甲国法，中国不动产的继承适用中国法；动产的继承适用甲国法。

#### 4. 我国法院司法文书如何向王红送达？

依据：《民事诉讼法》及其司法解释对域外文书送达途径的规定：①国际条约；

新华考资  
www.xhkzedu.com



## 第二部分 | 国际私法

②外交途径（没有条约）；③使领馆（向中国人）；④诉讼代理人或代表机构；⑤分支机构或业务代办人（经受送达人授权）；⑥邮寄（受送达人所在国法律允许）；⑦传真、电子邮件等方式（能够确认收悉）；⑧公告（兜底方式）；⑨在我国领域出现的受送达人或其法定代表人、主要负责人（董、监、高）。

答案：本案受送达对象为境外的中国自然人，能适用上述部分送达途径。

### 5. 我国法院如何调取在甲国的证据？

依据：我国《民事诉讼法》及其司法解释对域外调取证据的规定：

新华考资  
www.xhkzedu.com

代为取证	①以条约为基础； ②以请求书的方式进行； ③（《海牙取证公约》）通过被请求国指定中央机关（司法部）转递； ④（《海牙取证公约》）仅限于调取司法程序（不包括行政程序）的证据。
使领馆取证	向其本国公民，且不得采取强制措施
特派员取证	我国原则上不允许
当事人或诉讼代理人自行取证	我国原则上不允许

答案：本案能适用的只有代为取证途径。

### 6. 甲国法院判决在我国承认与执行的条件？

依据：我国《民事诉讼法》及其司法解释对外国法院判决在我国承认与执行的规定：

申请人	当事人或外国法院
受理法院	被执行人住所地或者其财产所在地的中级人民法院
申请期限	2 年 ①承认和执行的申请可以同时提出，也可以分开提出； ②只申请承认的，法院仅审查并裁定应否承认； ③只申请承认的，申请执行的 2 年期间自法院承认裁定生效之日起重新计算。
承认与执行的条件（一般）	①有双边司法协助协议或互惠关系 ②判决已生效力 ③不违反我国公共秩序 ④缺席判决或裁定，申请人应同时提交已合法传唤的证明文件，但判决或裁定已对此说明的除外。 ⑤案件不属于我国法院专属管辖。

续表

离婚判决承认与执行的条件	①可以不以双边司法协助协议或互惠关系为基础; ②若依我国相关司法解释请求承认与执行的外国离婚判决,即使符合条件,也只承认其中解除夫妻身份关系的内容。
--------------	---

答案: 本案不属于离婚判决,符合一般性的5个条件方可在中国获得承认与执行。

## 二、国际私法考情分析

### (一) 国际私法的试题特点

国际私法 2011 - 2014 年真题都是 13 分, 2015 - 2016 年缩减为 11 分, 试题具有如下特点:

1. 重点集中于中国涉外民商事争议的管辖权、涉外民商事争议的法律适用、和域外(涉港澳台)司法协助三大问题, 例如, 2016 年全部试题, 2015 年 8 道题中有 7 道题集中于这三大问题;

2. 《法律适用法》及其司法解释是近几年国际私法的重中之重, 其中的考试空白点更容易成为考查的对象。例如, 2016 年 8 题中有 6 题, 2015 年 8 题中有 5 题集中于法律适用, 其中 2016 年的不当得利法律适用、2015 年的动产物权法律适用、协议离婚的法律适用等都是在此之前均为考试空白点。

3. 属于典型的记忆性学科, 并且在司法协助部分还需要比较性记忆。

### (二) 国际私法的典型真题

典型真题



1. 甲国某航空公司在中国设有代表处, 其一架飞机从中国境内出发, 经停甲国后前往乙国, 在乙国发生空难。关于乘客向航空公司索赔的诉讼管辖和法律适用, 根据中国相关法律, 下列哪些表述是正确的? (2013/1/78 多选) ①

- A. 中国法院对该纠纷具有管辖权
- B. 中国法律并不限制乙国法院对该纠纷行使管辖
- C. 即使甲国法院受理了该纠纷, 中国法院仍有权就同一诉讼行使管辖权
- D. 如中国法院受理该纠纷, 应适用受害人本国法确定损害赔偿数额

① 答案: ABC



### 相关知识点

①《民事诉讼法》第265条：“因合同纠纷或者其他财产权益纠纷，对在中华人民共和国领域内没有住所的被告提起的诉讼，如果合同在中华人民共和国领域内签订或者履行，或者诉讼标的物在中华人民共和国领域内，或者被告在中华人民共和国领域内有可供扣押的财产，或者被告在中华人民共和国领域内设有代表机构，可以由合同签订地、合同履行地、诉讼标的物所在地、可供扣押财产所在地、侵权行为地或者代表机构住所地人民法院管辖。”

对比《民事诉讼法》第23条：“因合同纠纷提起的诉讼，由被告住所地或者合同履行地人民法院管辖。”

②《民诉法解释》关于涉外民商事案件“平行诉讼”的规定，不排斥同一涉外民商事纠纷在不同国家的平行诉讼，但要避免冲突性判决的产生。

③ 合同之债法律适用：意思自治优先——最密切联系原则。

2. 英国公民苏珊来华短期旅游，因疏忽多付房费1000元，苏珊要求旅店返还遭拒后，将其诉至中国某法院。关于该纠纷的法律适用，下列哪一选项是正确的？

(2016/1/36 单选)①

- A. 因与苏珊发生争议的旅店位于中国，因此只能适用中国法
- B. 当事人可协议选择适用瑞士法
- C. 应适用中国法和英国法
- D. 应在英国法与中国法中选择适用对苏珊有利的法律

### 相关知识点

《法律适用法》第47条规定：“不当得利、无因管理，适用当事人协议选择适用的法律。当事人没有选择的，适用当事人共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用不当得利、无因管理发生地法律。”

3. 在我国法院审理的一个涉外诉讼案件中，需要从甲国调取某些证据。甲国是《关于从国外调取民事或商事证据公约》的缔约国。根据该公约，下列哪些选项是正确的？(2008/1/82 多选)②

- A. 赵律师作为中方当事人的诉讼代理人，可以依照上述公约请求甲国法院调取所需的证据
- B. 调取证据的请求，应以请求书的方式提出

① 答案：B

② 答案：BD



C. 请求书应通过我国外交部转交甲国的中央机关

D. 中国驻甲国的领事代表在其执行职务的区域内,可以在不采取强制措施的情况下向华侨取证

**相关知识点**

域外调查取证	
代为取证	①以条约为基础; ②以请求书的方式进行; ③(《海牙取证公约》)通过被请求国指定中央机关(司法部)转递; ④(《海牙取证公约》)仅限于调取司法程序(不包括行政程序)的证据。
使领馆取证	向其本国公民,且不得采取强制措施
特派员取证	我国原则上不允许
当事人或诉讼代理人自行取证	我国原则上不允许

### 三、国际私法专题讲解——涉外民商事法律适用

#### (一) 法律适用的两个基本概念:冲突规范和准据法

**新华考资**  
www.xhkzedu.com

#### 1. 冲突规范

##### (1) 冲突规范的概念和特点

冲突规范是指明某种国际民商事法律关系应适用何国实体法来调整的法律规范,简单地说,冲突规范就是法律适用规范,是国际私法的特有法律规范,属于一种间接调整的规范。

特别注意,不要混淆冲突规范和管辖权规范。冲突规范只解决涉外民商事纠纷的法律适用问题,涉外民商事纠纷的管辖权问题由民事诉讼法调整。例如,《法律适用法》第16条“不动产物权,适用不动产所在地法律”属于冲突规范,而《民事诉讼法》第33条第1款“因不动产纠纷提起的诉讼,由不动产所在地人民法院管辖”就属于管辖权规范。

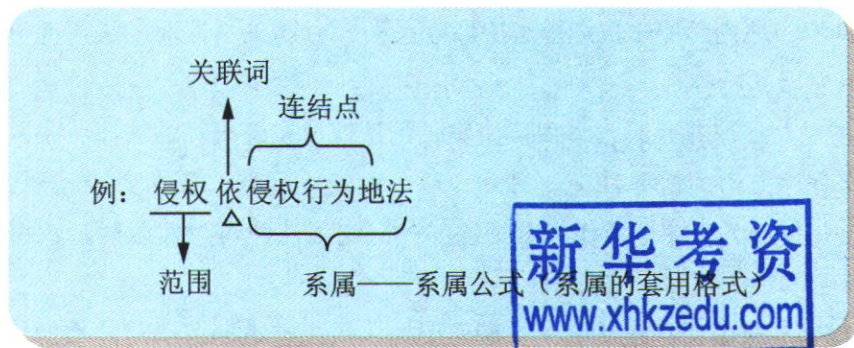
##### 【关联记忆】管辖权规范 VS 冲突规范

管辖权规范解决法院能否受理案件的问题,冲突规范(法律适用规范)解决的是

法院受理案件后应当适用哪个国家的实体法作出判决的问题。

## (2) 冲突规范的结构

【例解】冲突规范的结构图示：



### ①连结点

在冲突规范的系属中，连结点是冲突规范中据以连结涉外民商事法律关系与其应适用的某国法律的基础，起到了桥梁和媒介的作用，确定了连结点也就确定了应适用的法律。

连结点有客观连结点和主观连结点之分。客观的连结点是一种客观实在的标志，主要有住所、国籍、惯常居所、物之所在地、行为地、履行地、法院地等；主观的连结点即当事人的意思，这个连结点主要用于确定合同关系的法律适用。

连结点根据其在特定的民商事法律关系中是否可以变化，分为静态连结点和动态连结点。静态的连结点主要是指不动产所在地以及过去的行为或事件的连结点，如婚姻举行地、合同缔结地、法人登记地、侵权发生地；动态的连结点主要有国籍、住所、居所、动产所在地等。

### ②系属公式

在国际私法理论中，往往把一些解决法律冲突的原则公式化，使其成为固定的系属，这种公式化、固定化的系属就被称为“系属公式”。最常见和常用的系属公式有：

A. 属人法。属人法是以法律关系当事人（包括自然人和法人）的国籍、住所或惯常居所作为连结点的系属，主要用于解决有关人的身份、能力、家庭关系以及继承等方面的民商事法律冲突。欧洲大陆国家多采用本国法（国籍国法）为属人法，而以英、美为代表的普通法系国家多采用住所地法为属人法，而我国《法律适用法》基本上确立了“经常居所地法”为属人法。

B. 物之所在地法。物之所在地法是指民商事关系标的物所在国家的法律，主要用来解决物权、所有权方面的法律冲突。



C. 行为地法。是指法律行为发生地国家的法律，主要用来解决行为方面的法律冲突。

D. 当事人合意选择的法律。是指民商事法律关系的当事人自行协商选择的法律，即“意思自治”原则。原来仅用以解决涉外民商事合同关系方面的法律冲突，近年有向其他领域发展的趋势。

E. 法院地法。是指审理涉外民商事案件的法院所在地国家的法律，主要用来解决有关民商事程序方面的法律冲突。另外，对一些实体问题，如在离婚问题识别冲突、适用外国法违反公共秩序以及作为准据法的外国法无法律可供援引时，也可能适用法院地法。

F. 旗国法。旗国法是指运输工具所使用的旗帜或旗帜标识所属国家的法律，用于解决运输工具在运输过程中所产生的法律冲突问题。

G. 最密切联系地法。是指与涉外民商事法律关系有最密切联系的国家的法律，在多种不同性质的涉外民商事法律关系中广泛适用。其中主要是涉外合同关系和侵权关系。

### (3) 冲突规范的类型

根据冲突规范规定的一个或几个“系属”及其指向适用法律的不同情况，可以把冲突规范分为四种类型：

#### ①单边冲突规范

这类冲突规范的“系属”直接规定适用某国法律的规范，例如我国《合同法》第126条第2款：“在中华人民共和国境内履行的中外合资经营企业合同、中外合作经营企业合同、中外合作勘探开发自然资源合同，适用中华人民共和国法律。”

#### ②双边冲突规范

双边冲突规范是指其系属含有一个抽象连结点，结合案情才能确定准据法的冲突规范。例如，我国《民法通则》第144条规定的“不动产的所有权，适用不动产所在地法律”就是一个双边冲突规范。

#### ③重叠适用的冲突规范

重叠适用的冲突规范就是其“系属”中“连结点”有两个或两个以上，且须同时适用才能确定准据法的冲突规范。例如《法律适用法》第28条：“收养的条件和手续，适用收养人和被收养人经常居所地法律。”

#### ④选择适用的冲突规范

选择适用的冲突规范就是其“系属”中“连结点”有两个或两个以上，只需选择其中之一就能确定准据法的冲突规范。根据选择是否必须按照顺序，选择适用的冲突

规范可以分为：

A. 无条件选择适用的冲突规范。是指在“系属”中所含有的两个或两个以上的连结点中，法院可以任意地或无条件地选择其中之一来调整有关民商事法律关系的冲突规范。例如《法律适用法》第22条：“结婚手续，符合婚姻缔结地法律、一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律的，均为有效。”

B. 有条件选择适用的冲突规范。是指其“系属”中的“连结点”有两个或两个以上，但不允许任意选择，只能依顺序或有条件地选择其中之一来调整有关涉外民商事法律关系的冲突规范。例如，我国《民法通则》第145条规定：“涉外合同的当事人可以选择处理合同争议所适用的法律，法律另有规定的除外。涉外合同的当事人没有选择的，适用与合同有最密切联系的国家的法律。”

### 【总结】冲突规范的类型

- ①单边和双边冲突规范都只有一个连结点，区别在于该连结点是否已明示国别；
- ②重叠和选择冲突规范都有两个以上连结点，区别在于各连结点是并列项还是选择项。

## 2. 准据法

### (1) 准据法的概念和特点

准据法是指经冲突规范指定援用来具体确定民商事法律关系当事人权利与义务的特定的实体法。例如，对于“合同方式适用合同缔结地法”这一冲突规范，如果合同的缔结地是英国，准据法即为英国的实体法；如果合同缔结地为中国，准据法即为中国的实体法。

### ● 注意

准据法一定是根据冲突规范指引最终被适用的实体法，而非程序法或法律适用法。

### (2) 区际法律冲突与准据法的确定

准据法所属国为多法域国家是指该国内部法律体系不统一，由于各法域之间的立法规定不同而产生区际法律冲突。在该种情况下，究竟适用它的哪一个法域的法律为准据法？对此，我国《法律适用法》第6条规定：“涉外民事关系适用外国法律，该国不同区域实施不同法律的，适用与该涉外民事关系有最密切联系区域的法律。”由此可见，我国是以“最密切联系原则”解决存在区际法律冲突时准据法的确定问题。

### 典型真题



### (冲突规范)

1. 《涉外民事关系法律适用法》规定：结婚条件，适用当事人共同经常居所地法





律；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法律；没有共同国籍，在一方当事人经常居所地或者国籍国缔结婚姻的，适用婚姻缔结地法律。该规定属于下列哪一种冲突规范？（2011/1/38 单选）<sup>①</sup>

- A. 单边冲突规范
- B. 重叠适用的冲突规范
- C. 无条件选择适用的冲突规范
- D. 有条件选择适用的冲突规范

典型真题



（准据法）

2. 中国某法院受理一涉外民事案件后，依案情确定应当适用甲国法。但在查找甲国法时发现甲国不同州实施不同的法律。关于本案，法院应当采取下列哪一做法？（2011/1/39 单选）<sup>②</sup>

- A. 根据意思自治原则，由当事人协议决定适用甲国哪个州的法律
- B. 直接适用甲国与该涉外民事关系有最密切联系的州法律
- C. 首先适用甲国区际冲突法确定准据法，如甲国没有区际冲突法，适用中国法律
- D. 首先适用甲国区际冲突法确定准据法，如甲国没有区际冲突法，适用与案件有最密切联系的州法律

典型真题



（冲突规范和准据法）

3. 关于冲突规范和准据法，下列哪一判断是错误的？（2010/1/33 单选）<sup>③</sup>

- A. 冲突规范与实体规范相似
- B. 当事人的属人法包括当事人的本国法和住所地法
- C. 当事人的本国法指的是当事人国籍所属国的法律
- D. 准据法是经冲突规范指引、能够具体确定国际民事法律关系当事人权利义务的实体法

## （二）“意思自治原则”和“最密切联系原则”在法律适用中的运用

### 1. “意思自治原则”在法律适用中的运用

关于“意思自治原则”在法律适用中的适用，和以前的《民法通则》仅在合同

① 答案：D

② 答案：B

③ 答案：A

关系中允许法律适用不同，现行《法律适用法》扩大了意思自治原则的适用范围，除了合同关系、侵权关系、代理关系、信托关系等都允许意思自治优先。《法律适用法》和《〈法律适用法〉司法解释（一）》对法律适用中的意思自治原则规定如下：

（1）只有法律允许当事人意思自治的，当事人法律选择才有效，且法律适用中的意思自治不受实际联系原则的限制；

（2）当事人意思自治的最晚时间为一审法庭辩论终结前，各方当事人援引相同法律且未提出法律适用异议的，视为已经达成意思自治；

（3）国际条约（包括尚未对中国生效的国际条约）可以成为当事人意思自治的对象，但不得损害中国的社会公共利益，且不违反我国法律的强制性规定。

**注意**

以行为方式达成意思自治需要同时满足两个条件：①各方当事人均援引了相同法律；且②任何一方当事人没有对援引的法律提出法律适用的异议。

**典型真题**



（意思自治原则）

1. 在涉外民事关系中，依《涉外民事关系法律适用法》和司法解释，关于当事人意思自治原则，下列表述中正确的是：（2013/1/98 不定项）<sup>①</sup>

- A. 当事人选择的法律应与所争议的民事关系有实际联系
- B. 当事人仅可在具有合同性质的涉外民事关系中选择法律
- C. 在一审法庭辩论终结前，当事人有权协议选择或变更选择适用的法律
- D. 各方当事人援引相同国家的法律且未提出法律适用异议的，法院可以认定当事人已经就涉外民事关系适用的法律作出了选择

**典型真题**



（准据法和意思自治原则）

2. 在某合同纠纷中，中国当事方与甲国当事方协议选择适用乙国法，并诉至中国法院。关于该合同纠纷，下列哪些选项是正确的？（2015/1/77 多选）<sup>②</sup>

- A. 当事人选择的乙国法，仅指该国的实体法，既不包括其冲突法，也不包括其程序法
- B. 如乙国不同州实施不同的法律，人民法院应适用该国首都所在地的法律
- C. 在庭审中，中国当事方以乙国与该纠纷无实际联系为由主张法律选择无效，人

① 答案：CD

② 答案：AC



民法院不应支持

D. 当事人在一审法庭辩论即将结束时决定将选择的法律变更为甲国法, 人民法院不应支持

## 2. “最密切联系原则”在法律适用中的兜底适用

《法律适用法》第2条规定: “涉外民事关系适用的法律, 依照本法确定。其他法律对涉外民事关系法律适用另有特别规定的, 依照其规定。本法和其他法律对涉外民事关系法律适用没有规定的, 适用与该涉外民事关系有最密切联系的法律。”

《法律适用法》的上述规定实际上是将“最密切联系原则”作为确定准据法的兜底性原则。例如, 我国《法律适用法》第23条规定: “夫妻人身关系, 适用共同经常居所地法律; 没有共同经常居所地的, 适用共同国籍国法律。”但是, 如果夫妻双方既没有共同经常居所地, 也没有共同国籍, 此时就应适用“最密切联系原则”来确定夫妻人身关系的法律适用问题。

### 注意

“最密切联系原则”是确定准据法的兜底性原则。

## (三) 法律适用的某些具体规定

### 1. 债权的法律适用

#### (1) 基本原则

《法律适用法》第36条规定: “不动产物权, 适用不动产所在地法律。”第37条规定: “当事人可以协议选择动产物权适用的法律。当事人没有选择的, 适用法律事实发生时动产所在地法律。”

从《法律适用法》的上述规定可知, 我国在物权法律适用上, 原则上坚持“物之所在地法”原则, 但动产物权给了当事人意思自治优先的权利。需要特别注意的是, 要正确理解动产物权法律适用中“物之所在地”的时间限制“法律事实发生时”。例如, 北京居民李某的一件珍贵首饰在家中失窃后被窃贼带至甲国, 甲国居民陈某在当地珠宝市场购得该首饰, 在获悉陈某将该首饰带回北京拍卖的消息后, 李某在北京某法院提起原物返还之诉。由于本案是李某向陈某追夺被盗赃物, 案件的核心争点是陈某能否主张对该珠宝的所有权, 因此“法律事实发生时”应当是陈某购得该珠宝的时间, 此时物之所在地在甲国。



## (2) 基本原则的例外

### ①船舶和民用航空器物权的法律适用

根据我国《海商法》和《民用航空法》的相关规定,我国船舶物权关系原则上适用旗国法,民用航空器物权关系原则上适用国籍登记国法。但是,船舶和民用航空器的优先权适用法院地法;光船租赁以前或光船租赁期间设定船舶抵押权的,用原船舶登记国法律。

结合《海商法》和《民用航空法》的具体规定,应当知道船舶和民用航空器的物权都包括所有权和担保物权,其中的担保物权包括优先权、所有权和留置权,因此既然只有优先权属于例外应适用法院地法,故船舶和民用航空器的所有权、抵押权和留置权都应当适用船旗国法或民用航空器的登记国法。至于“光船租赁”设定抵押权的问题,所谓光船是指没有配备船旗及船员等的船,无法根据船旗国认定其法律适用,当然就只能适用原船舶登记国法律了。

### ②运输中动产物权的法律适用

《法律适用法》第38条规定:“当事人可以协议选择运输中动产物权发生变更适用的法律。当事人没有选择的,适用运输目的地法律。”可见,在运输中动产物权的法律适用上,我国首先尊重当事人的意思自治优先,如果当事人没有意思自治,则应适用运输目的地法律。

### ③有价证券的法律适用

《法律适用法》第39条规定:“有价证券,适用有价证券权利实现地法律或者其他与该有价证券有最密切联系的法律。”可见,关于有价证券的法律适用是不允许当事人意思自治的,《法律适用法》提供的是一个无条件选择适用的冲突规范,即可以适用有价证券权利实现地法律,也可以适用其他与该有价证券有最密切联系的法律。

### ④权利质权的法律适用

《法律适用法》第40条规定:“权利质权,适用质权设立地法律。”权利质权的法律适用也没有给当事人意思自治的权利,《法律适用法》直接规定了一个双边冲突规范,即权利质权只能适用质权设立地法律。

## 【总结】物权法律适用

基本原则	不动产:物之所在地法
	动产:意思自治优先——法律事实发生时物之所在地法



续表

例外	船舶	原则：旗国法； 例外：优先权适用法院地法；光船租赁以前或期间设立船舶抵押权的，适用原登记国法
	民用航空器	原则：登记国法 例外：优先权适用法院地法
	运输中动产	意思自治优先——运输目的地法
	有价证券	权利实现地法或者最密切联系地法
	权利质权	质权设立地法律

典型真题



(动产物权法律适用)

1. 2014年1月，北京居民李某的一件珍贵首饰在家中失窃后被窃贼带至甲国。同年2月，甲国居民陈某在当地珠宝市场购得该首饰。2015年1月，在获悉陈某将该首饰带回北京拍卖的消息后，李某在北京某法院提起原物返还之诉。关于该首饰所有权的法律适用，下列哪一选项是正确的？(2015/1/36 单选)①

- A. 应适用中国法
- B. 应适用甲国法
- C. 如李某与陈某选择适用甲国法，不应支持
- D. 如李某与陈某无法就法律选择达成一致，应适用甲国法

新华考资  
www.xhkzedu.com

典型真题



(运输中动产的法律适用)

2. A公司和B公司于2011年5月20日签订合同，由A公司将一批平板电脑售卖给B公司。A公司和B公司营业地分别位于甲国和乙国，两国均为《联合国国际货物销售合同公约》缔约国。合同项下的货物由丙国C公司的“潇湘”号商船承运，装运港是甲国某港口，目的港是乙国某港口。在运输途中，B公司与中国D公司就货物转卖达成协议。B公司与D公司就运输途中平板电脑的所有权产生了争议，D公司将争议诉诸中国某法院。根据我国有关法律适用的规定，关于平板电脑所有权的法律适用，下列选项正确的是：(2011/1/98 不定项)②

- A. 当事人有约定的，可以适用当事人选择的法律，也可以适用乙国法
- B. 当事人有约定的，应当适用当事人选择的法律

① 答案：D

② 答案：BD

- C. 当事人没有约定的, 应当适用甲国法
- D. 当事人没有约定的, 应当适用乙国法

**典型真题**



(船舶物权法律适用)

3. 甲国公司与乙国航运公司订立海上运输合同, 由丙国籍船舶“德洋”号运输一批货物, 有关“德洋”号的争议现在中国法院审理。根据我国相关法律规定, 下列哪一选项是正确的? (2010/1/35 单选) ①

- A. 该海上运输合同应适用船旗国法律
- B. 有关“德洋”号抵押权的受偿顺序应适用法院地法律
- C. 有关“德洋”号船舶优先权的争议应适用丙国法律
- D. 除法律另有规定外, 甲国公司与乙国航运公司可选择适用于海上运输合同的法律

## 2. 债权的法律适用

### (1) 合同之债的法律适用

合同之债的法律规定主要体现在《法律适用法》和《合同法》中。需要注意的是, 虽然最高人民法院2007年发布的《关于审理涉外民事或商事合同纠纷案件法律适用的若干问题的规定》已经废止, 但该司法解释中第8条关于合同法律适用意思自治原则的例外规定以及第5条关于确定合同最密切联系地的规定在司法实践中虽然仍在适用, 但在新的司法解释出台之前, 已经不太可能成为司法考试考查的对象。

#### ①意思自治优先原则的适用及例外

《法律适用法》第41条规定: “当事人可以协议选择合同适用的法律。当事人没有选择的, 适用履行义务最能体现该合同特征的一方当事人经常居所地法律或者其他与该合同有最密切联系的法律。”可见, 合同纠纷法律适用的第一顺序是意思自治优先, 即当事人在一审法庭辩论终结前都有权选择或变更其合同应适用的法律。

但是, 根据我国目前的法律及相关司法解释, 某些合同的法律适用禁止或限制意思自治, 这些合同包括:

A. 某些与外资有关的合同。我国《合同法》第126条第2款规定: “在中华人民共和国境内履行的中外合资经营企业合同、中外合作经营企业合同、中外合作勘探开发自然资源合同, 适用中华人民共和国法律。”可见, 在中华人民共和国领域内履行的中外合资合同、中外合作合同、中外合作勘探开发自然资源合同, 只能适用中国法

① 答案: D



律，当事人的意思自治无效。这里要注意的是，必须适用中国法律的此3种外资合同都必须满足两个条件：其一，合同履行地在中国境内，如果是在中国境外履行的中外合资、合作、合作勘探开发合同，意思自治是有效的；其二，至少一方当事人为中方，如果是在中国境内履行的外外合资、合作、合作勘探开发合同，意思自治也是有效的。

还需要特别说明的是，我国最高人民法院在2007年8月曾经公布施行了一个《关于审理涉外民事或商事合同纠纷案件法律适用若干问题的规定》（该规定在司法考试真题中出现过若干次），该司法解释第8条规定的必须适用中国法律的与外资有关的合同范围比《合同法》126条范围要大。但是，2007年这个司法解释已经在2013年被废止，因此在新的相关司法解释出来之前，必须适用中国法的与外资有关的合同只需掌握合同法规定的那3种就行。

## B. 消费者合同

《法律适用法》第42条规定：“消费者合同，适用消费者经常居所地法律；消费者选择适用商品、服务提供地法律或者经营者在消费者经常居所地没有从事相关经营活动的，适用商品、服务提供地法律。”

在运用第42条解决消费者合同法律适用问题时，要注意以下两点：

其一，消费合同中当事人的意思自治是受限制的：（a）只能由消费者选择法律，不允许合意的意思自治，因为消费者合同双方的法律地位是不平等的，如果允许合意意思自治，可能导致经营者滥用其优势地位，只允许消费者选择法律是为了保护法律关系中弱者一方的利益；并且（b）消费者只有选择商品、服务提供地法才是有效的。设定这一限制是为了平衡经营者利益，因为在一个国家上市销售的产品或提供的服务，没有道理要求它满足所有国家的上市销售或服务提供标准，否则对经营者不公平，但要求其满足商品、服务提供地的上市销售标准是合理的。

其二，如果消费者没有选择，那么就要看经营者在消费者经常居所地有没有从事相关经营活动。如果有从事相关经营活动，那么适用消费者经常居所地法；如果经营者在消费者经常居所地没有从事相关经营活动的，那么应适用商品、服务提供地法律。

注意在解决具体案例时，最好按照上述的顺序思考，否则每一道消费者合同法律适用的题做出的结果都是适用消费者经常居所地法，后面的例外性规定就没有意义了。

## C. 劳动合同

《法律适用法》第43条规定：“劳动合同，适用劳动者工作地法律；难以确定劳动者工作地的，适用用人单位主营业地法律。劳务派遣，可以适用劳务派遣地法律。”《法律适用法》第43条首先禁止了劳动合同中意思自治原则的适用，其次明确了两点：（a）劳动合同原则上适用劳动者工作地法律；（b）该原则存在两个例外，其一是





劳动者工作地难以确定的，适用用人单位主营业地法；其二是劳务派遣合同还可以适用劳务派遣地法律。

在实际处理劳动合同法律适用问题时，请遵循下列思考顺序：先判断这是劳动聘用合同还是劳务派遣合同。（a）如果是劳动聘用合同，继而再判断能否确定劳动者的工作地：能确定劳动者工作地的，适用劳动者工作地法；不能确定劳动者工作地的，适用用人单位主营业地法。（b）如果是劳务派遣合同，也要看能否确定劳动者的工作地：能确定劳动者工作地的，适用劳动者工作地法或劳务派遣地法律；不能确定劳动者工作地的，适用用人单位主营业地法或劳务派遣地法。

②最密切联系原则

我国《法律适用法》第 41 条首先明确了应当依据“特征性履行原则”来确定涉外合同的最密切联系地，即根据合同的特殊性质，以及某一方当事人履行的义务最能体现合同的本质等因素，确定与合同最密切联系的国家或者地区的法律作为合同的准据法。

需要特别说明的是，我国最高人民法院在 2007 年 8 月曾经公布施行了一个《关于审理涉外民事或商事合同纠纷案件法律适用若干问题的规定》（该规定在司法考试真题中出现过若干次），该司法解释第 5 条规定了 17 种合同最密切联系的对象。但是，2007 年这个司法解释已经在 2013 年被废止，该司法解释第 5 条所涉内容不会再在真题中出现（尽管在历年真题中考过了若干次）。

【总结】合同之债的法律适用

法律适用的顺序	例外
意思自治原则	(1) 在中国境内履行的中外合资企业合同、中外合作企业合同和中外合作勘探开发自然资源合同，适用中国法律；
	(2) 消费者合同 ①由消费者选择，且只能选择商品、服务提供地法； ②消费者无选择，看经营者在消费者经常居所地有没有从事相关经营活动：(a) 有经营，适用消费者经常居所地法；(b) 无经营，适用商品、服务提供地法。
	(1) 劳动合同 ①劳动聘用合同 (a) 能确定劳动者工作地的，劳动者工作地法； (b) 不能确定劳动者工作地的，适用用人单位主营业地法。 ②劳务派遣合同 (a) 能确定劳动者工作地的，劳动者工作地法或劳务派遣地法； (b) 不能确定劳动者工作地的，用人单位主营业地法或劳务派遣地法。
最密切联系原则	依“特征性履行原则”确定最密切联系地



1. 沙特某公司在华招聘一名中国籍雇员张某。为规避中国法律关于劳动者权益保护的强制性规定，劳动合同约定排他性地适用菲律宾法。后因劳动合同产生纠纷，张某向中国法院提起诉讼。关于该劳动合同的法律适用，下列哪一选项是正确的？(2015/1/35 单选)①

- A. 适用沙特法
- B. 因涉及劳动者权益保护，直接适用中国的强制性规定
- C. 在沙特法、中国法与菲律宾法中选择适用对张某最有利的法律
- D. 适用菲律宾法

【特别说明】直接适用的法·C项

《法律适用法》第4条：“中华人民共和国法律对涉外民事关系有强制性规定的，直接适用该强制性规定。”

《〈法律适用法〉司法解释（一）》第10条：“有下列情形之一的，涉及中华人民共和国社会公共利益、当事人不能通过约定排除适用、无需通过冲突规范指引而直接适用于涉外民事关系的法律、行政法规的规定，人民法院应当认定为涉外民事关系法律适用法第4条规定的强制性规定：（1）涉及劳动者权益保护的；（2）涉及食品或公共卫生安全的；（3）涉及环境安全的；（4）涉及外汇管制等金融安全的；（5）涉及反垄断、反倾销的；（6）应当认定为强制性规定的其他情形。”

2. 甲国公民大卫被乙国某公司雇佣，该公司主营业地在丙国，大卫工作内容为巡回于东亚地区进行产品售后服务，后双方因劳动合同纠纷诉诸中国某法院。关于该纠纷应适用的法律，下列哪一选项是正确的？(2014/1/38 单选)②

- A. 中国法      B. 甲国法      C. 乙国法      D. 丙国法

3. 依照我国法律的规定，下列哪些合同必须适用我国法律？(2002/1/63 多选)③

- A. 德国甲公司与法国乙公司依照《中华人民共和国外资企业法》，为共同投资在中国设立企业丙而订立的合同
- B. 美国甲公司与我国乙公司依照《中华人民共和国中外合资经营企业法》，为共同投资在中国设立企业丙而订立的合同
- C. 日本国甲公司与意大利国乙公司及中国丁公司依照《中华人民共和国中外合作

① 答案：B

② 答案：D

③ 答案：BCD

经营企业法》，为共同投资在中国设立企业丙而订立的合同

D. 中国甲公司与新加坡乙公司签订的在中国境内履行的中外合作勘探开发自然资源合同

## (2) 侵权之债的法律适用

### ①基本原则

《法律适用法》第44条规定：“侵权责任，适用侵权行为地法律，但当事人有共同经常居所地的，适用共同经常居所地法律。侵权行为发生后，当事人协议选择适用法律的，按照其协议。”

根据上述规定，普通侵权关系法律适用应该按照如下顺序处理：首先尊重当事人意思自治；没有意思自治，但当事人有共同经常居住地的，适用共同经常居住地法；当事人既没有意思自治也没有共同经常居住地的，适用侵权行为地法。

《法律适用法》没有进一步规定如何认定侵权行为地，因此可以理解为《民通意见》在此问题上的规定仍然有效。《民通意见》第187条规定：“侵权行为地的法律包括侵权行为实施地法律和侵权结果发生地法律。如果两者不一致的，人民法院可以选择适用。”

### ②例外性规定

除了上述侵权行为普遍适用的基本原则，一些特殊侵权关系的法律适用也存在例外性的规定。具体包括：

#### A. 船舶和民用航空器侵权的法律适用

《海商法》第273条：“船舶碰撞的损害赔偿，适用侵权行为地法律。船舶在公海上发生碰撞的损害赔偿，适用受理案件的法院所在地法律。同一国籍的船舶，不论碰撞发生于何地，碰撞船舶之间的损害赔偿适用船旗国法律。”

在实际处理船舶碰撞损害赔偿的法律适用问题时，要按如下顺序：第一，若碰撞船舶有共同船旗，直接适用其共同的船旗国法；第二，若碰撞船舶没有共同船旗，要看碰撞地在哪里。若碰撞于一国内水（包括港口）或领海，适用侵权行为地法；若碰撞于公海，适用法院地法。

#### 注意

处理船舶碰撞法律适用问题时，要先看碰撞主体；若碰撞主体不为同一船旗，再看碰撞地点。

此外，《海商法》第275条还规定：“海事赔偿责任限制，适用受理案件的法院所在地法律。”所谓海事赔偿责任限制，是指海事纠纷的最高赔偿限额，由于海上运输是比较危险的事业，因此需要特殊制度去鼓励，海事赔偿责任限制就是这种特殊制度



之一。在解决船舶碰撞纠纷时，法院要解决两个问题：实际损失额和法定赔偿限额。如果实际损失额低于法定赔偿限额，最终判赔的就是实际损失额；如果实际损失额高于法定赔偿限额，最终判赔的就是法定限额。而我国法院在处理船舶碰撞侵权纠纷时，依据法院地法确定限额问题。

 注意

**新华考资**  
www.xhkzedu.com

在做船舶碰撞法律适用的题目时，要特别看清楚题干问的是船舶碰撞损害赔偿的法律适用，还是船舶碰撞损害赔偿限额的法律适用。前者是指船舶碰撞侵权的法律适用，按照上文所述的顺序确定即可；后者则是指海事赔偿责任限制的法律适用，应适用法院地法。

《民用航空法》第 189 条规定：“民用航空器对地面第三人的损害赔偿，适用侵权行为地法律。民用航空器在公海上空对水面第三人的损害赔偿，适用受理案件的法院所在地法律。”可见，民用航空器侵权的法律适用和船舶碰撞法律适用类似，也要先判断侵权行为地在哪里。如果是民用航空器对地面或内水、领海水面第三人侵权，应适用侵权行为地法；若民用航空器在公海上空对水面第三人侵权，则应适用法院地法。

#### B. 产品责任的法律适用

《法律适用法》第 45 条规定：“产品责任，适用被侵权人经常居所地法律；被侵权人选择适用侵权人主营业地法律、损害发生地法律的，或者侵权人在被侵权人经常居所地没有从事相关经营活动的，适用侵权人主营业地法律或者损害发生地法律。”

在运用第 45 条解决产品责任侵权法律适用问题时，要注意以下两点：

其一，产品责任侵权中当事人的意思自治是受限制的：（a）只能由被侵权人选择法律，不允许合意的意思自治，因为产品责任侵权双方的法律地位是不平等的，如果允许合意意思自治，可能导致经营者滥用其优势地位。只允许被侵权人选择法律是为了保护法律关系中弱者一方的利益；并且（b）被侵权人只有选择了侵权人主营业地法律或损害发生地法律才是有效的。

其二，如果被侵权人没有选择，那么就要看侵权人在被侵权人经常居所地有没有从事相关经营活动。如果有从事相关经营活动，那么适用被侵权人经常居所地法；如果侵权人在被侵权人经常居所地没有从事相关经营活动的，那么应适用侵权人主营业地法律或者损害发生地法律。

注意在解决具体案例时，最好按照上述的顺序思考，否则每一道产品责任侵权法律适用的题做出的结果都是适用被侵权人经常居所地法，后面的例外性规定就没有意

义了。

C. 侵害人格权的法律适用

《法律适用法》第46条规定：“通过网络或者采用其他方式侵害姓名权、肖像权、名誉权、隐私权等人格权的，适用被侵权人经常居所地法律。”

该条款明确了侵害人格权应适用被侵权人（也就是权利人）的经常居所地法。这与前文在民事主体法律适用部分的总结是一致的，自然人的属人法（解决与自然人人身密切相关的问题，包括人格权的内容、人格权侵权等）原则上都适用权利人经常居所地法。

D. 知识产权侵权的法律适用

《法律适用法》第50条规定：“知识产权的侵权责任，适用被请求保护地法律，当事人也可以在侵权行为发生后协议选择适用法院地法律。”



该条款首先明确在知识产权侵权的法律适用上，首先允许有限制的意思自治，即当事人只有合意选择法院地法才是有效的；其次，如果当事人没有达成有效的意思自治，则应适用该知识产权的被请求保护地法。

知识产权的被请求保护地不是指法院地，而是原告诉请保护的（或双方讼争的）其知识产权有效地，在题干中通常表达为“原告指控被告侵犯了其在‘哪里’的知识产权”或“原被告就‘哪里’的知识产权”发生讼争。例如，原告指控被告侵犯了其在英国获批的专利权，其知识产权的被请求保护地就是英国；再如，原被告就中国境内某商标权发生讼争，其知识产权的被请求保护地就是中国。

注意

不要把知识产权的“被请求保护地”理解为“法院地”。

【总结】侵权之债的法律适用

基本原则	按顺序适用： ①意思自治优先； ②适用共同经常居所地法（当事人有共同经常居所地）； ③侵权行为地法
例外	(1) 船舶和民用航空器侵权 ①船旗国法：同一国籍的船舶碰撞； ②侵权行为地法：(a) 不同国籍船舶碰撞于内水或领海；(b) 民用航空器对地面、内水或领海水面第三人侵权； ③法院地法：(a) 不同国籍船舶碰撞于公海；(b) 海事赔偿责任限制； (c) 民用航空器在公海上空对水面第三人侵权



续表

例外	(2) 产品责任 ①被侵权人可选择法律，但只能选择侵权人主营业地法或损害发生地法 ②被侵权人无选择，看侵权人在被侵权人经常居所地有没有从事相关经营活动：(a) 有经营，适用被侵权人经常居所地法；(b) 无经营，适用侵权人主营业地法或损害发生地法
	(3) 侵害人格权：被侵权人经常居所地法
	(4) 知识产权：意思自治（只能选择法院地法）优先——被请求保护地法

考卷半册

【关联知识点】知识产权的法律适用

知识产权的归属和内容	被请求保护地法
知识产权转让或许可	适用合同之债法律适用的一般规定
知识产权侵权	协议选择法院地法——被请求保护地法

典型真题



（普通侵权法律适用）

1. 甲国游客杰克于 2015 年 6 月在北京旅游时因过失导致北京居民孙某受重伤。现孙某在北京以杰克为被告提起侵权之诉。关于该侵权纠纷的法律适用，下列哪一选项是正确的？（2015/1/37 单选）<sup>①</sup>

- A. 因侵权行为发生在中国，应直接适用中国法
- B. 如当事人在开庭前协议选择适用乙国法，应予支持，但当事人应向法院提供乙国法的内容
- C. 因本案仅与中国、甲国有实际联系，当事人只能在中国法与甲国法中进行选择
- D. 应在中国法与甲国法中选择适用更有利于孙某的法律

2. 甲国公民 A 与乙国公民 B 的经常居住地均在中国，双方就在丙国境内发生的侵权纠纷在中国法院提起诉讼。关于该案的法律适用，下列哪些选项是正确的？（2012/1/79 多选）<sup>②</sup>

- A. 如侵权行为发生后双方达成口头协议，就纠纷的法律适用做出了选择，应适用协议选择的法律
- B. 如侵权行为发生后双方达成书面协议，就纠纷的法律适用做出了选择，应适用

① 答案：B

② 答案：ABD

### 协议选择的法律

- C. 如侵权行为发生后双方未选择纠纷适用的法律, 应适用丙国法
- D. 如侵权行为发生后双方未选择纠纷适用的法律, 应适用中国法

#### 典型真题



#### (船舶碰撞法律适用)

3. 某批中国货物由甲国货轮“盛京”号运送, 提单中写明有关运输争议适用中国《海商法》。“盛京”号在公海航行时与乙国货轮“万寿”号相撞。两轮先后到达中国某港口后, “盛京”号船舶所有人在中国海事法院申请扣押了“万寿”号, 并向法院起诉要求“万寿”号赔偿依其过失比例造成的撞碰损失。根据中国相关法律规定, 下列选项正确的是: (2010/1/99 不定项) ①

- A. 碰撞损害赔偿应重叠适用两个船旗国的法律
- B. “万寿”号与“盛京”号的碰撞争议应适用甲国法律
- C. “万寿”号与“盛京”号的碰撞争议应适用中国法律
- D. “盛京”号运输货物的合同应适用中国《海商法》

#### 典型真题



#### (侵害人格权的法律适用)

4. 甲国人特里长期居于乙国, 丙国人王某长期居于中国, 两人在北京经营相互竞争的同种产品。特里不时在互联网上发布不利于王某的消息, 王某在中国法院起诉特里侵犯其名誉权、肖像权和姓名权。关于该案的法律适用, 根据我国相关法律规定, 下列哪些选项是错误的? (2011/1/78 多选) ②

- A. 名誉权的内容应适用中国法律, 因为权利人的经常居住地在中国
- B. 肖像权的侵害适用甲国法律, 因为侵权人是甲国人
- C. 姓名权的侵害适用乙国法律, 因为侵权人的经常居所在乙国
- D. 网络侵权应当适用丙国法律, 因为被侵权人是丙国人

#### 典型真题



#### (知识产权法律适用)

5. 韩国甲公司为其产品在中韩两国注册了商标。中国乙公司擅自使用该商标生产了大量仿冒产品并销售至中韩两国。现甲公司将乙公司诉至中国某法院, 要求其承担商标侵权责任。关于乙公司在中国侵权行为的法律适用, 依中国法律规定, 下列哪些选项是正确的? (2016/1/79 多选) ③

① 答案: CD

② 答案: BCD

③ 答案: AD



- A. 双方可协议选择适用中国法
- B. 均应适用中国法
- C. 双方可协议选择适用韩国法
- D. 如双方无法达成一致, 则应分别适用中国法与韩国法

6. 德国甲公司与中国乙公司签订许可使用合同, 授权乙公司在英国使用甲公司在英国获批的某项专利。后因相关纠纷诉诸中国法院。关于该案的法律适用, 下列哪些选项是正确的? (2014/1/78 多选) ①

- A. 关于本案的定性, 应适用中国法
- B. 关于专利权归属的争议, 应适用德国法
- C. 关于专利权内容的争议, 应适用英国法
- D. 关于专利权侵权的争议, 双方可以协议选择法律, 不能达成协议, 应适用与纠纷有最密切联系的法律

【特别说明】定性·A 项

《法律适用法》第 8 条: “涉外民事关系的定性, 适用法院地法律。”

7. 甲国 A 公司向乙国 B 公司出口一批货物, 双方约定适用 2010 年《国际贸易术语解释通则》中 CIF 术语。该批货物由丙国 C 公司“乐安”号商船承运, 运输途中船舶搁浅, 为起浮抛弃了部分货物。船舶起浮后继续航行中又因恶劣天气, 部分货物被海浪打入海中。到目的港后发现还有部分货物因固有缺陷而损失。A 公司与 B 公司就该批货物在中国境内的商标权产生争议, 双方诉至中国某法院。关于该商标权有关争议的法律适用, 下列选项正确的是: (2012/1/98 不定项) ②

- A. 归属争议应适用中国法
- B. 归属争议应适用甲国法
- C. 转让争议应适用甲国法
- D. 转让争议当事人可以协议选择法律

**新华考资**  
www.xhkzedu.com

### (3) 不当得利、无因管理的法律适用

《法律适用法》第 47 条规定: “不当得利、无因管理, 适用当事人协议选择适用的法律。当事人没有选择的, 适用当事人共同经常居所地法律; 没有共同经常居所地的, 适用不当得利、无因管理发生地法律。”

该法条对不当得利、无因管理法律适用的规定其实与普通侵权法律适用的规定是

① 答案: AC

② 答案: AD

一致的，都通过如下顺序确定：首先适用意思自治优先原则；没有意思自治的，适用当事人共同经常居所地法；共同经常居所地也没有的，适用不当得利、无因管理的发生地法。

**【总结】** 不当得利、无因管理的法律适用

(按顺序) 意思自治优先——共同经常居所地法——发生地法。

典型真题



英国公民苏珊来华短期旅游，因疏忽多付房费 1000 元，苏珊要求旅店返还遭拒后，将其诉至中国某法院。关于该纠纷的法律适用，下列哪一选项是正确的？(2016/1/36 单选)①

- A. 因与苏珊发生争议的旅店位于中国，因此只能适用中国法
- B. 当事人可协议选择适用瑞士法
- C. 应适用中国法和英国法
- D. 应在英国法与中国法中选择适用对苏珊有利的法律

新华考资

www.xhkzedu.com

### 3. 家庭关系的法律适用

#### (1) 婚姻关系的法律适用

广义的婚姻关系包括结婚关系，婚姻存续期间的夫妻关系（包括人身关系和财产冠以），以及离婚关系。

##### ① 结婚关系的法律适用

我国《法律适用法》在判断婚姻效力时，对结婚条件（实质要件）和结婚手续（程序要件）的法律适用分别作出了规定。

##### A. 结婚条件的法律适用

《法律适用法》第 21 条规定概念：“结婚条件，适用当事人共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法律；没有共同国籍，在一方当事人经常居所地或者国籍国缔结婚姻的，适用婚姻缔结地法律。”

关于婚姻的条件（实质要件）的法律适用是一个有条件选择适用的冲突规范：首先适用当事人结婚时的共同经常居所地法；结婚时没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法；没有共同国籍，在一方当事人经常居所地或者国籍国缔结婚姻的，适用婚姻缔结地法。

① 答案：B



## B. 结婚手续的法律适用

《法律适用法》第22条规定：“结婚手续，符合婚姻缔结地法律、一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律的，均为有效。”

关于婚姻德手续（程序要件）的法律适用是一个无条件选择适用的冲突规范，结婚手续，符合婚姻缔结地法律、一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律的，均为有效。这就意味着在司法实践中，很难因婚姻手续认定婚姻无效。

## ②离婚关系的法律适用

我国《法律适用法》针对协议离婚和诉讼离婚规定了不同的法律适用规则。

### A. 协议离婚（离婚协议）的法律适用

协议离婚是指夫妻双方先达成了离婚协议，并已经到有关机构办理了离婚手续，后又因离婚协议中的约定事项发生纠纷，因此协议离婚之诉也就是离婚协议之诉。《法律适用法》第26条规定：“协议离婚，当事人可以协议选择适用一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律。当事人没有选择的，适用共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法律；没有共同国籍的，适用办理离婚手续机构所在地法律。”

可见，关于协议离婚的法律适用，《法律适用法》规定了一个有条件选择适用的冲突规范：首先尊重当事人有限制的意思自治，当事人只有协议选择适用一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律方为有效，即所选法律要和当事人有一定的人身关系；若当事人没有达成有效的意思自治，则适用其共同经常居所地法；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法；连共同国籍也没有的，适用办理离婚手续机构所在地法律。”

### B. 诉讼离婚的法律适用

诉讼离婚是指当事人之间不能达成离婚协议，而直接向法院诉请离婚。关于诉讼离婚的法律适用，是一个双边冲突规范，《法律适用法》第27条规定：“诉讼离婚，适用法院地法律。”

## ③夫妻关系的法律适用

夫妻关系是合法有效的婚姻产生的特定男女之间的一种法律关系，包括夫妻人身关系和夫妻财产关系。我国区分夫妻人身关系和夫妻财产关系，分别确定其准据法。

### A. 夫妻人身关系的法律适用

夫妻人身关系是指夫妻双方人身方面的法律关系，例如婚后妻子是否需要随夫姓，双方是否应履行同居义务等。《法律适用法》第23条规定：“夫妻人身关系，适用共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法律。”该法条很

明显是一个有条件选择适用的冲突规范：首先适用夫妻双方的共同经常居所地法；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法。

### B. 夫妻财产关系的法律适用

夫妻财产关系是指夫妻双方基于财产而产生的法律关系，例如婚姻对他们婚前财产的效力，婚姻存续期间双方取得财产的处分和分配问题等。《法律适用法》第24条规定：“夫妻财产关系，当事人可以协议选择适用一方当事人经常居所地法律、国籍国法律或者主要财产所在地法律。当事人没有选择的，适用共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法律。”

第23条和第24条的规定存在一个问题，如果夫妻双方既没有共同经常居所地，也没有共同国籍，那么应如何适用法律来解决夫妻双方的人身关系和财产关系问题？记得法律适用法的兜底性原则吗？对了，此时就应适用“最密切联系原则”来兜底确定夫妻人身关系和财产关系的法律适用。

#### 【总结】婚姻和夫妻关系的法律适用

结婚	结婚手续：符合婚姻缔结地法、一方当事人经常居所地法或者国籍国法的，均为有效
	结婚条件：（按顺序适用）共同经常居所地法——共同国籍国法——婚姻缔结地法（在一方当事人经常居所地或者国籍国缔结婚姻的）
离婚	协议离婚：（按顺序适用）意思自治（只能选择一方经常居所地法或者国籍国法）——共同经常居所地法——共同国籍国法——办理离婚手续机构所在地法
	诉讼离婚：法院地法
夫妻 关系	人身关系：（按顺序适用）共同经常居所地法——共同国籍国法
	财产关系：（按顺序适用）意思自治（只能选择一方经常居所地法、国籍国法或主要财产所在地法）——共同经常居所地法——共同国籍国法

#### 注意

①如果夫妻双方既没有共同经常居所地，也没有共同国籍，夫妻关系应根据“最密切联系原则”（兜底性原则）来确定法律适用问题。

②广义的夫妻关系（包括结婚、婚姻存续期间的夫妻关系和离婚）法律适用的共同规律：

首先，只有离婚协议和夫妻财产关系允许意思自治，但又都限制意思自治；

其次，法律适用基本上是按照共同经常居所地法——共同国籍国法——行为地法



(夫妻关系为最密切联系地法)的顺序确定。

③婚姻手续是满足多法之一就有效。

④诉讼离婚适用法院地法。

**典型真题**



(结婚法律适用)

1. 经常居所在汉堡的德国公民贝克与经常居所在上海的中国公民李某打算在中国结婚。关于贝克与李某结婚,依《涉外民事关系法律适用法》,下列哪一选项是正确的?(2016/1/37 单选)①

- A. 两人的婚龄适用中国法
- B. 结婚的手续适用中国法
- C. 结婚的所有事项均适用中国法
- D. 结婚的条件同时适用中国法与德国法

2. 甲国公民玛丽与中国公民王某经常居住地均在中国,2人在乙国结婚。关于双方婚姻关系的法律适用,下列哪些选项是正确的?(2012/1/77 多选)②

- A. 结婚手续只能适用中国法
- B. 结婚手续符合甲国法、中国法和乙国法中的任何一个,即为有效
- C. 结婚条件应适用乙国法
- D. 结婚条件应适用中国法

**典型真题**



(离婚法律适用)

3. 韩国公民金某与德国公民汉森自2013年1月起一直居住于上海,并于该年6月在上海结婚。2015年8月,二人欲在上海解除婚姻关系。关于二人财产关系与离婚的法律适用,下列哪些选项是正确的?(2015/1/78 多选)③

- A. 二人可约定其财产关系适用韩国法
- B. 如诉讼离婚,应适用中国法
- C. 如协议离婚,二人没有选择法律的,应适用中国法
- D. 如协议离婚,二人可以在中国法、韩国法及德国法中进行选择

**典型真题**



(夫妻关系的法律适用)

4. 中国人李某(女)与甲国人金某(男)2011年在乙国依照乙国法律登记结婚,

① 答案: A

② 答案: BD

③ 答案: ABCD

婚后二人定居在北京。依《涉外民事关系法律适用法》，关于其夫妻关系的法律适用，下列哪些表述是正确的？（2013/1/77 多选）<sup>①</sup>

- A. 婚后李某是否应改从其丈夫姓氏的问题，适用甲国法
- B. 双方是否应当同居的问题，适用中国法
- C. 婚姻对他们婚前财产的效力问题，适用乙国法
- D. 婚姻存续期间双方取得的财产的处分问题，双方可选择适用甲国法

## （2）父母子女、扶养和监护关系的法律适用

### ①父母子女关系的法律适用

父母子女关系又称亲子关系，是父母和子女相互之间的权利义务关系，例如确定子女是否婚生，非婚生子女的法律地位，以及继子女与继父母的法律关系等问题。

《法律适用法》第25条规定：“父母子女人身、财产关系，适用共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律中更有利于保护弱者权益的法律。”

《法律适用法》对父母子女人身关系和财产关系统一进行了法律适用的规定：首先适用双方共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用保护弱者利益原则确定准据法，即应适用一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律中更有利于保护弱者权益的法律。

### ②扶养的法律适用

扶养是指特定亲属间一方对他方给予生活上的扶助，包括父母对子女的抚养，夫妻相互的扶养和子女对父母的赡养。《法律适用法》第29条规定：“扶养，适用一方当事人经常居所地法律、国籍国法律或者主要财产所在地法律中更有利于保护被扶养人权益的法律。”

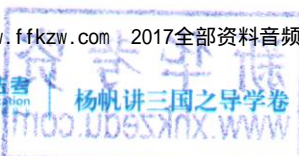
扶养的法律适用也体现了保护弱者利益原则，即应适用一方当事人经常居所地法律、国籍国法律或者主要财产所在地法律中更有利于保护弱者（被扶养人）权益的法律。

### ③监护的法律适用

《法律适用法》第30条规定：“监护，适用一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律中更有利于保护被监护人权益的法律。”涉外监护的法律适用也体现了保护弱者利益原则，即应适用一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律中更有利于保护弱者（被监护人）权益的法律。

<sup>①</sup> 答案：BD





### 【总结】父母子女、扶养和监护关系的法律适用

父母子女关系	(按顺序适用) 共同经常居所地法——一方经常居所地法或国籍国法中有利于保护弱者利益的法律
扶养	一方当事人经常居所地法、国籍国法或者主要财产所在地法中有利于保护被扶养人权益的法律
监护	一方当事人经常居所地法或者国籍国法中有利于保护被监护人权益的法律

#### 注意

①在家庭关系的法律适用上，父母子女关系、涉外扶养和涉外监护的法律适用都明确要求保护弱者利益。

②父母子女关系应先适用共同经常居所地法，没有共同经常居所地时，才适用保护弱者利益原则。

③扶养包括父母对子女的抚养、子女对父母的赡养以及夫妻之间的扶养。

### (3) 涉外收养的程序要求和法律适用

#### ①外国人来华收养子女的手续

根据1999年民政部的《外国人在华收养子女登记办法》，外国人应通过外国收养组织向中国收养组织转交申请，并提供家庭情况报告和证明。由于收养与人身密切相关，因此外国人来华收养子女，应当亲自来华办理登记手续。夫妻共同收养的，应当共同来华办理收养手续；一方因故不能来华的，应当书面委托另一方，委托书应当经所在国公证和认证。外国人来华收养子女，应当与送养人订立书面收养协议。

#### ②涉外收养的法律适用

《法律适用法》第28条规定：“收养的条件和手续，适用收养人和被收养人经常居所地法律。收养的效力，适用收养时收养人经常居所地法律。收养关系的解除，适用收养时被收养人经常居所地法律或者法院地法律。”

要成立一个新的涉外收养关系，根据第28条第1款，条件和手续必须重叠适用收养人经常居所地法和被收养人经常居所地法。这就能理解为什么《外国人在华收养子女登记办法》中不允许外国人直接来华办理收养手续，而要求其必须通过外国收养组织向中国收养组织转交申请，因为该涉外收养的条件和手续是否符合收养人经常居所地法要由外国收养组织审查，而是否符合中国的收养条件和手续，要由中国收养组织审查。

第28条第2款和第3款分别规定了收养效力和收养解除的法律适用，要特别注意二者的差异。收养的效力应当适用收养时“收养人”经常居所地法，因为成立收养关系主要基于收养人开始其收养行为，因此在确定收养关系是否有效时适用收养人经常

居所地法是合理的。而收养的解除，则要适用收养时“被收养人”经常居所地法或法院地法，因为收养关系中被收养人通常处于相对弱势一方，而一旦解除已经成立的收养关系，被收养人可能回到最初“孤儿”的状态，因此适用收养时被收养人经常居所地法谨慎解除，更具合理性。

**【总结】涉外收养的程序要求和法律适用**

程序要求	<p>①外国人应通过外国收养组织向中国收养组织转交申请，并提供家庭情况报告和证明；</p> <p>②外国人应当亲自来华办理登记手续。夫妻共同收养的，应当共同来华办理收养手续；一方因故不能来华的，应当书面委托另一方。</p> <p>③外国人来华收养子女，应当与送养人订立书面收养协议。</p> <p>简化记忆：转交申请；亲自；书面</p>
法律适用	<p>①条件和手续：收养人和被收养人经常居所地法</p> <p>②效力：收养时收养人经常居所地法</p> <p>③解除：收养时被收养人经常居所地法律或者法院地法</p>

**典型真题**



1. 经常居住于英国的法国籍夫妇甲和乙，想来华共同收养某儿童。对此，下列哪一说法是正确的？(2014/1/37 单选)①

- A. 甲、乙必须共同来华办理收养手续
- B. 甲、乙应与送养人订立书面收养协议
- C. 收养的条件应重叠适用中国法和法国法
- D. 若发生收养效力纠纷，应适用中国法

2. 某甲国公民经常居住地在甲国，在中国收养了长期居住于北京的中国儿童，并将其带回甲国生活。根据中国关于收养关系法律适用的规定，下列哪一选项是正确的？(2012/1/36 单选)②

- A. 收养的条件和手续应同时符合甲国法和中国法
- B. 收养的条件和手续符合中国法即可
- C. 收养效力纠纷诉至中国法院的，应适用中国法
- D. 收养关系解除的纠纷诉至中国法院的，应适用甲国法

① 答案：B

② 答案：A

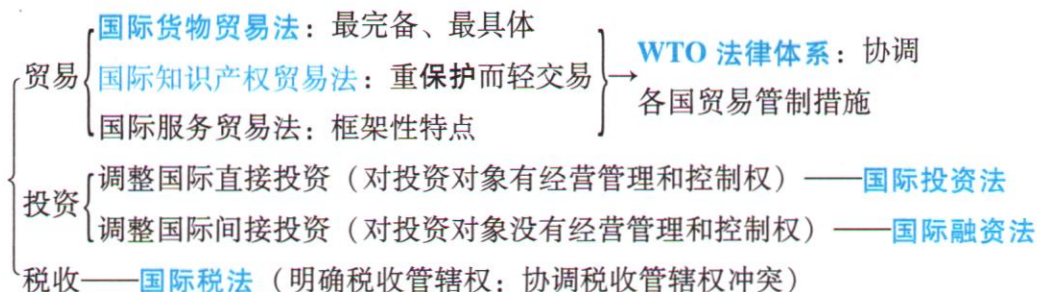




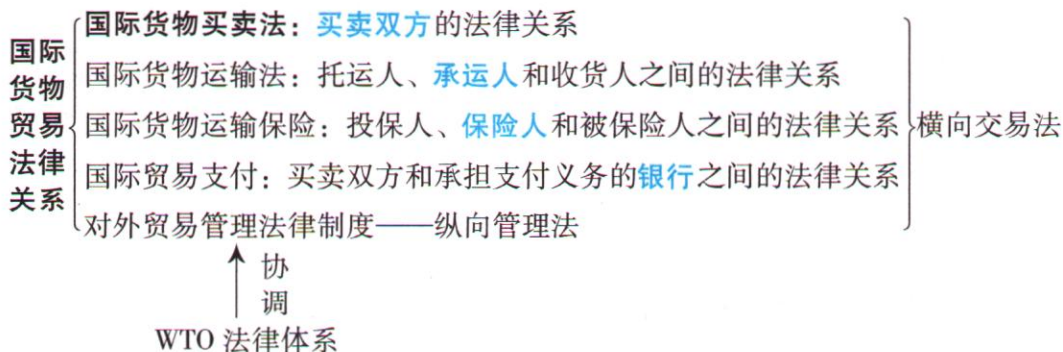
## 一、国际经济法的法律框架

(一) 国际经济法的调整对象：跨国经济（以营利为目的）活动

(二) 国际经济法的法律框架



国际货物贸易法律关系图示：



## 二、国际经济法考情分析

(一) 国际经济法的试题特点

国际经济法 2011 - 2014 年真题都是 13 分，2015 - 2016 年缩减为 11 分，试题具有

如下特点:

1. 重者恒重。除了大纲变化的内容和极少数重点中的考试空白点(例如2016年的DAP术语),国际经济法试题基本上都是重复历年考点,个别考点几乎年年重复(例如贸易术语、海运承运人的交货责任和货损责任、保险险别、银行的付款责任、反倾销、WTO争端解决机制等);

2. 试题多为理解应用型试题,并且近几年的综合性越来越大,对考生来讲难度较大,容易丢分。

3. 国际经济法的试题有覆盖面越来越广的趋势,例如知识产权的国际保护、国际投资法、国际融资法和国际税法这些比较偏的知识点在真题中所占的比重越来越大,但相对难说难度不大且同一考点重复率较高。

## (二) 国际经济法的典型真题

### 典型真题

1. 李伍为惯常居所地在甲国的公民,满成为惯常居所地在乙国的公民。甲国不是《保护文学艺术作品伯尔尼公约》缔约国,乙国和中国是该公约的缔约国。关于作品在中国的国民待遇,下列哪些选项是正确的?(2012/1/82 多选)①

- A. 李伍的文章在乙国首次发表,其作品在中国享有国民待遇
- B. 李伍的文章无论发表与否,其作品在中国享有国民待遇
- C. 满成的文章无论在任何国家首次发表,其作品在中国享有国民待遇
- D. 满成的文章无论发表与否,其作品在中国享有国民待遇

**相关知识点** 《伯尔尼公约》的“双国籍”国民待遇原则:

①作者国籍标准:公约成员国国民和在成员国有惯常居所的非成员国国民,其作品无论是否出版(发表),均应在一切成员国中享有国民待遇;

②作品国籍标准:非公约成员国国民,其作品只要是在任何一个成员国首次出版(发表),或者在一个成员国和非成员国同时(30天之内)出版(发表),也应在一切成员国中享有国民待遇。

2. 青田轮承运一批啤酒花从中国运往欧洲某港,货物投保了一切险,提单上的收货人一栏写明“凭指示”,因生产过程中水份过大,啤酒花到目的地港时已变质。依《海牙规则》及相关保险规则,下列哪一选项是正确的?(2015/1/41 单选)②

① 答案: ACD

② 答案: D





- A. 承运人没有尽到途中管货的义务，应承担货物途中变质的赔偿责任
- B. 因货物投保了一切险，保险人应承担货物变质的赔偿责任
- C. 本提单可通过交付进行转让
- D. 承运人对啤酒花的变质可以免责

#### 相关知识点

① 承运人的货损责任：依适用的海运规则不同，承运人的货损责任也不同。《海牙规则》为航行过失免责、火灾过失免责+无过失免责。

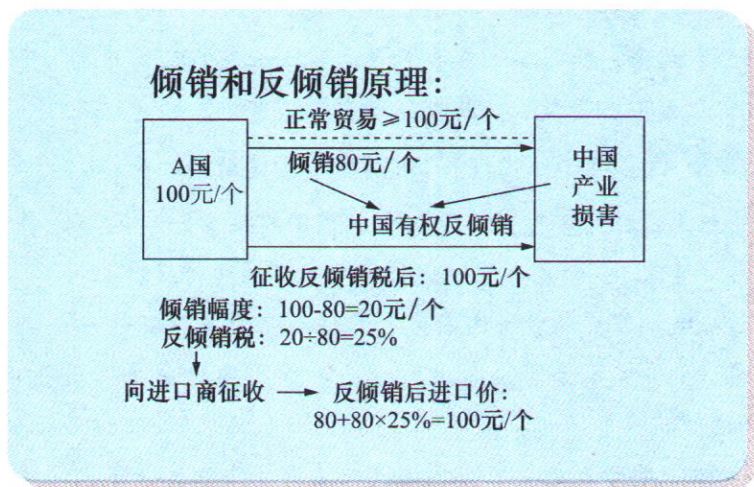
② 保险人责任：保险人责任由险别和除外责任两大要素决定，本案货物本质缺陷属于保险除外责任（法定免责）。

③ 提单种类：根据提单上收货人的写法不同提单分为三类，不同类别提单的转让方式不同。写明收货人姓名或名称——记名提单——不能转让；“交持有人”——不记名提单——交付即转让；“凭指示”——指示提单——背书转让。

## 三、国际经济法专题讲解——我国的贸易救济制度

### （一）反倾销措施

#### 【例解】倾销和反倾销的原理



我国的反倾销措施以 2002 年 1 月 1 日生效、2004 年 4 月 16 日修订的《反倾销条例》为主要的法律依据。

## 1. 反倾销措施适用的条件

《反倾销条例》第2条规定：“进口产品以倾销方式进入中华人民共和国市场，并对已经建立的国内产业造成实质损害或者产生实质损害威胁，或者对建立国内产业造成实质阻碍的，依照本条例的规定进行调查，采取反倾销措施。”可见，进口产品存在倾销、对国内产业造成损害、二者之间有因果关系是采取反倾销措施的必要条件。

### (1) 倾销

根据《反倾销条例》第3条，倾销是指在正常贸易过程中，进口产品以低于其正常价值的出口价格进入进口国市场，简单说就是进口产品的出口价格小于其正常价值。对倾销的调查和确定，由商务部公平交易局负责。

认定倾销的关键是如何认定进口产品的正常价值，根据《反倾销条例》第4条，进口产品的正常价值应当按照下列顺序确定：首先使用①同类产品在出口国（地区）的可比价格；如果不存在这一价格，则使用两种替代方法：②出口到第三国（地区）的可比价格或者③推定的原产国（地区）构成价格。注意，有①只能用①，若没有①，②或③的使用是没有顺序要求的。

### (2) 损害

反倾销中的损害是指倾销对已经建立的国内产业造成实质损害或者产生实质损害威胁，或者对建立国内产业造成实质阻碍。国内产业指中国国内同类产品的全部生产者，或者其总产量占国内同类产品全部总产量的主要部分的生产者。商务部产业损害局负责对损害的调查和确定。反倾销若涉及农产品，由商务部产业损害局会同农业部进行损害的调查和确定。

### (3) 因果关系

倾销进口与国内产业损害之间必须存在因果关系。但是，《反倾销条例》对因果关系的要求并不高，并不要求倾销进口是国内产业损害的唯一原因，只要倾销进口是造成国内产业的一个原因，就满足了因果关系的条件。

由于倾销和损害之间要有因果关系是反倾销措施的适用条件之一，因此若倾销进口产品来自两个以上的国家，而不同国家的倾销进口产品如果倾销幅度不同、倾销量不同，倾销进口产品之间的竞争条件不同，对我国国内产业的损害或损害威胁程度也会不同。因此根据因果关系的要求，针对来自两个以上国家的倾销进口产品，原则上应当分别判断其各自对我国国内产业的影响。只有在来自每一个国家倾销进口产品的倾销幅度、倾销量等都很小，且倾销进口产品之间的竞争条件差异不大的





情况下，才可以就来自于多国的倾销进口产品对我国国内产业造成的影响进行累积评估。

【总结】反倾销措施适用的条件		
倾销	倾销	出口价格 < 正常价值
	正常价值	按顺序： ①出口国（地区）的可比售价； ②出口到第三国（地区）的可比售价或者原产国构成价。
损害	实质损害、实质损害威胁或实质阻碍	
因果关系	倾销是损害的一个原因	



典型真题

实施反倾销税的条件之一是倾销进口与国内产业损害间存在因果关系。关于这一条件的下列表述何者为正确？（2004/1/93 不定项）<sup>①</sup>

- A. 倾销进口是国内产业损害的唯一原因
- B. 倾销进口必须是造成国内产业损害的一个原因
- C. 其他因素造成的国内产业损害不得归因于倾销进口
- D. 没有倾销进口，就没有国内产业损害

2. 反倾销调查程序

(1) 发起

根据《反倾销条例》第 13 条和第 18 条，发起反倾销调查的方式有两种：①基于国内产业或者代表国内产业的自然人、法人或者有关组织向商务部提出反倾销调查的书面申请；②特殊情况下，商务部可以自主决定立案调查。

反倾销调查的申请应包括下述两个方面的内容：第一，申请调查的进口产品倾销、对国内产业造成损害、二者之间存在因果关系的证据；第二，有足够的国内生产者的支持，在支持和反对申请的生产者中，支持者的产量占二者总产量的 50% 以上，同时不低于国内同类产品总产量的 25%。

① 答案：BC

## (2) 初步裁定

初步裁定确定倾销成立并由此对国内产业造成损害的，可以采取临时反倾销措施。但是，在申请人撤销申请、反倾销条件不具备、倾销或损害幅度很低等情形下，应当终止反倾销调查。

## (3) 终局裁定

初步裁定认为倾销、损害和二者之间的因果关系成立的，应当继续调查，作出终局裁定。终局裁定确定倾销成立并由此对国内产业造成损害的，可以征收反倾销税；反之，则应取消反倾销临时措施。

## (4) 行政复审

对于反倾销税和价格承诺，商务部可以决定对其必要性进行复审；经利害关系方申请，商务部也可以对反倾销税和价格承诺的必要性进行复审。根据复审结果，商务部作出保留、修改或者取消反倾销税或价格承诺的决定。复审期间，复审程序不妨碍反倾销措施的实施。

## (5) 司法审查

与反倾销行政行为具有法律上的利害关系的个人或组织为利害关系人，可以依照2002年11月21日我国最高人民法院发布的《关于审查反倾销行政案件应用法律若干问题的规定》，以及行政诉讼法及其他有关法律、行政法规的规定，针对商务部的终局裁定或行政复审决定，向人民法院提起行政诉讼。

### 注意

反倾销行政复审并非司法审查（行政诉讼）的必经程序。

### 【总结】反倾销调查程序

商务部发起（国内产业申请或商务部主动）



初步裁定：终止调查或反倾销临时措施



终局裁定：取消临时措施、接受价格承诺或征收反倾销税



行政复审（申请或主动） → 国内司法审查（利害关系人对商务部提起行政诉讼）



### 3. 反倾销措施

反倾销措施包括临时反倾销措施、价格承诺和反倾销税。

#### (1) 临时反倾销措施

根据《反倾销条例》第 28 条，初裁决定确定倾销成立，并由此对国内产业造成损害的，可以采取临时反倾销措施。临时反倾销措施方式包括征收临时反倾销税、提供现金保证金、保函或者其他形式的担保，其数额不得超过初步裁定确定的倾销幅度。临时反倾销措施实施的期限，自临时反倾销措施决定公告规定实施之日起，不超过 4 个月；在特殊情形下，可以延长至 9 个月。自反倾销立案调查决定公告之日起 60 天内，不得采取临时反倾销措施。

终局裁定确定不征收反倾销税的，或者终局裁定未确定追溯征收反倾销税的，应当退还已经征收的临时反倾销税、已经收取的现金保证金，解除保函或者其他形式的担保。

终裁决定确定追溯征收反倾销税的，适用“多退少不补”原则。即终裁决定确定的反倾销税，高于已付或者应付的临时反倾销税或者为担保目的而估计的金额的，差额部分不予收取；低于已付或者应付的临时反倾销税或者为担保目的而估计的金额的，差额部分应当根据具体情况予以退还或者重新计算税额。

#### (2) 价格承诺

根据《反倾销条例》第 31 条，倾销进口产品的出口经营者在反倾销调查期间，可以向商务部作出改变价格或者停止以倾销价格出口的价格承诺。调查机关可以建议但不得强迫出口经营者作出价格承诺。

是否接受价格承诺，由商务部决定，但在初步裁定前不得寻求或者接受价格承诺。商务部接受价格承诺，可以中止或者终止反倾销调查。接受价格承诺后继续进行调查并作出倾销或损害的否定性终局裁定，价格承诺自动失效；作出倾销和损害的肯定性终局裁定的，价格承诺继续有效。出口经营者违反其价格承诺的，商务部可以立即决定恢复反倾销调查。

#### (3) 反倾销税

根据《反倾销条例》第 37 条，终局裁定确定倾销成立并由此对国内产业造成损害的，可以征收反倾销税，但应符合公共利益。征收反倾销税，由商务部提出建议，国务院关税税则委员会根据商务部的建议作出决定，由商务部予以公告。海关自公告规定实施之日起执行。

反倾销税的纳税人是倾销进口产品的进口经营者，反倾销税税额不超过终裁决定

确定的倾销幅度，反倾销税应当根据不同出口经营者的倾销幅度分别确定。因此，针对不同进口经营者征收的反倾销税率，若其各自出口经营者的倾销幅度不同，反倾销税率也应当不同。

反倾销税原则上对终局裁定公告之日起进口的产品适用。但是终裁决定确定存在实质损害或实质损害威胁，并在此前已经采取临时反倾销措施的，反倾销税可以对已经实施临时反倾销措施的期间追溯征收。同时满足下列两项条件时，可以对立案调查后、实施临时反倾销税之前 90 天进口的产品追溯征收反倾销税：倾销进口产品有对国内产业造成损害的倾销历史，或者该产品的进口经营者知道或者应当知道出口经营者实施倾销并且倾销对国内产业将造成损害的；倾销进口产品在短期内大量进口，并且可能会严重破坏即将实施的反倾销税的补救效果的。

反倾销税和价格承诺的履行期限原则上均不得超过 5 年。在反倾销个案的终局裁定中，征收反倾销税和接受价格承诺不能同时并用。

### 【总结】反倾销措施

初步裁定：临时反倾销措施；终局裁定：价格承诺或反倾销税（海关征收）



临时税或担保；  
进口经营者承担；  
终裁确定不征税或不追溯征税的，临时税应退回，担保应解除；  
反倾销税追溯征收的，适用“多退少不补”原则

出口经营者可以作出；  
主管机关可以接受；  
主管机关初裁之前不能寻求或接受价格承诺

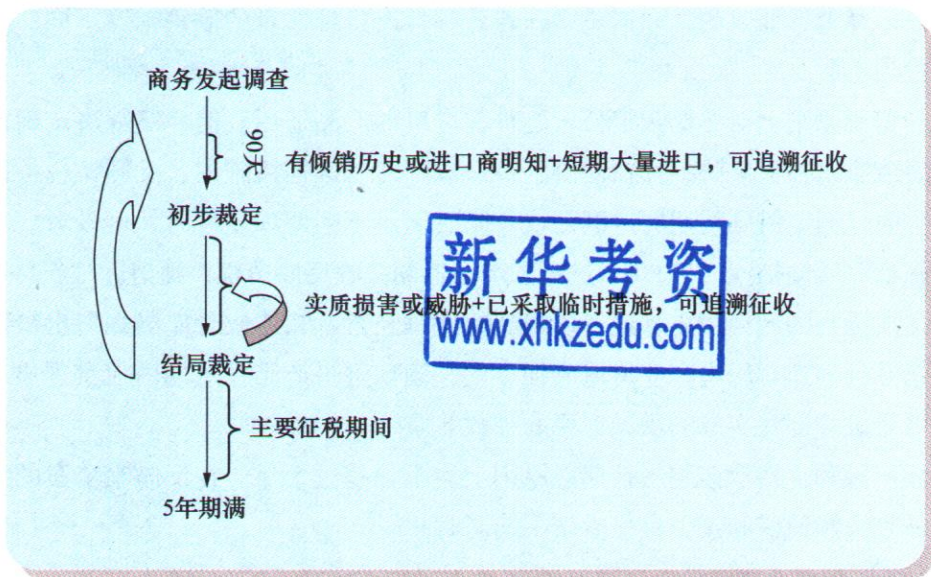
进口经营者缴纳；  
原则上不追溯征收；  
一般不超过 5 年；  
税率不超过倾销幅度

### 【总结】反倾销税的征收期间

- ①反倾销税原则上只对终局裁定公告后再进口的产品征收；
- ②实质损害或实质损害威胁且已采取临时措施，可以追溯至实施临时反倾销措施期间；
- ③有倾销历史或进口商明知且短期大量进口，可以追溯至临时措施前 90 天。



### 【例解】反倾销税的征收期间



#### 典型真题

1. 应国内化工产业的申请, 中国商务部对来自甲国的某化工产品进行了反倾销调查。依《反倾销条例》, 下列哪一选项是正确的? (2016/1/42 单选) ①

- A. 商务部的调查只能限于中国境内
- B. 反倾销税税额不应超过终裁确定的倾销幅度
- C. 甲国某化工产品的出口经营者必须接受商务部有关价格承诺的建议
- D. 针对甲国某化工产品的反倾销税征收期限为 5 年, 不得延长

2. 甲乙丙三国企业均向中国出口某化工产品, 2010 年中国生产同类化工产品的企业认为进口的这一化工产品价格过低, 向商务部提出了反倾销调查申请。根据相关规则, 下列哪一选项是正确的? (2014/1/42 单选) ②

- A. 反倾销税税额不应超过终裁决定确定的倾销幅度
- B. 反倾销税的纳税人为倾销进口产品的甲乙丙三国企业
- C. 商务部可要求甲乙丙三国企业作出价格承诺, 否则不能进口
- D. 倾销进口产品来自两个以上国家, 即可就倾销进口产品对国内产业造成的影响进行累积评估

3. 部分中国企业向商务部提出反倾销调查申请, 要求对原产于某国的某化工原材

① 答案: B

② 答案: A

料进口产品进行相关调查。经查，商务部终局裁定确定倾销成立，决定征收反倾销税。根据我国相关法律规定，下列哪一说法是正确的？(2012/1/41 单选)①

A. 构成倾销的前提是进口产品对我国化工原材料产业造成了实质损害，或者产生实质损害威胁

B. 对不同出口经营者应该征收同一标准的反倾销税税额

C. 征收反倾销税，由国务院关税税则委员会做出决定，商务部予以执行

D. 与反倾销调查有关的对外磋商、通知和争端事宜由外交部负责

4. 甲、乙、丙中国企业代表国内某食品原料产业向商务部提出反倾销调查申请，要求对原产于A国、B国、C国的该原料进行相关调查。经查，商务部终局裁定确定倾销成立，对国内产业造成损害，决定征收反倾销税。根据我国相关法律规定，下列哪一说法是正确的？(2011/1/42 单选)②

A. 反倾销税的纳税人是该原料的出口经营者

B. 在反倾销调查期间，商务部可以建议进口经营者作出价格承诺

C. 终裁决定确定的反倾销税额高于已付或应付临时反倾销税或担保金额的，差额部分不予征收

D. 终裁决定确定的反倾销税额低于已付或应付临时反倾销税或担保金额的，差额部分不予退还

5. 国内某产品生产商向我国商务部申请对从甲国进口的该产品进行反倾销调查。该产品的国内生产商共有100多家。根据我国相关法律规定，下列哪一选项是正确的？(2010/1/44 单选)③

A. 任何一家该产品的国内生产商均可启动反倾销调查

B. 商务部可强迫甲国出口商作出价格承诺

C. 如终裁决定确定的反倾销税高于临时反倾销税，甲国出口商应当补足

D. 反倾销税税额不应超过终裁决定确定的倾销幅度

6. 在进口倾销对国内产业造成实质损害的情况下，反倾销税可以追溯征收。该反倾销税可适用于下列哪些产品？(2008/1/83 多选)④

A. 采取临时反倾销措施期间进口的产品

B. 发起反倾销调查前90天内进口的产品

新华考资  
www.xhkzedu.com

① 答案：A

② 答案：C

③ 答案：D

④ 答案：AD



- C. 提起反倾销调查前 90 天进口的产品
- D. 实施临时反倾销措施之日前 90 天内进口的产品

## 2. 反补贴措施

我国的反补贴措施以 2002 年 1 月 1 日生效、2004 年 4 月 16 日修订的《反补贴条例》为主要的法律依据。

**新华考资**  
www.xhkzedu.com

### (1) 反补贴措施适用的条件

《反补贴条例》第 2 条规定：“进口产品存在补贴，并对已经建立的国内产业造成实质损害或者产生实质损害威胁，或者对建立国内产业造成实质阻碍的，依照本条例的规定进行调查，采取反补贴措施。”可见，进口产品存在补贴、对国内产业造成损害二者之间有因果关系是采取反补贴措施的必要条件。反补贴中所称的损害和反倾销是相同的，均包括对已经建立的国内产业造成实质损害或者产生实质损害威胁，或者对建立国内产业造成实质阻碍。

《反补贴条例》第 3 条规定：“补贴是指出口国（地区）政府或者其任何公共机构（以下统称为出口国政府）提供的，并为接受者带来利益的财政资助以及任何形式的收入或者价格支持。”第 4 条规定：“依照本条例进行调查、采取反补贴措施的补贴，必须具有专向性。”

从上述规定可以看出，构成《反补贴条例》中的补贴必须具备以下三个条件：

其一是政府提供（包括直接或间接）了财政资助（包括现金或非现金）。这里的财政资助，包括：①出口国（地区）政府以拨款、贷款、资本注入等形式直接提供资金，或者以贷款担保等形式潜在地直接转让资金或者债务；②出口国（地区）政府放弃或者不收缴应收收入；③出口国（地区）政府提供除一般基础设施以外的货物、服务，或者由出口国（地区）政府购买货物；④出口国（地区）政府通过向筹资机构付款，或者委托、指令私营机构履行上述职能。

其二是接受者获得利益。

其三是具有专向性，即该项财政资助要有特定给予的对象，目的是增加部分企业或产业的竞争力，这种补贴才具有不公平贸易的性质，才能被反补贴。“专向性”简单的判断标准是相关利益是否为部分企业或产业获得，其具体包括：①由出口国政府明确确定的某些企业、产业获得的补贴；②法规明确规定的某些企业、产业获得的补贴；③指定人的企业获得的补贴；④以出口实绩为条件获得的补贴，包括反补贴条例所附出口补贴清单列举的各项补贴；⑤以使用本国（地区）产品替代进口为条件获得的补贴。在确定补贴的专向性时，还应考虑受补贴企业的数量和企业受补贴的数额、

比例、时间以及综合开发补贴的方式等因素。

## 2. 反补贴调查的程序和反补贴措施

反补贴调查的程序与反倾销调查的程序相同。反补贴措施和反倾销措施类似，包括临时反补贴措施、价格承诺及反补贴税。实施条件和期限也基本与反倾销措施相同。不同的是，出口国政府或出口经营者，都可以作出承诺，分别承诺取消、限制补贴或其他有关措施，承诺修改价格。

### 【总结】反补贴措施

适用的条件	专向补贴	①出口国政府提供（直接或间接）的财政资助（现金或非现金）； ②接受者获得的利益； ③专向性（给予特定对象、企业或产业）。
	损害	实质损害、实质损害威胁或实质阻碍
	因果关系	专向补贴是损害的一个原因
调查程序	同反倾销	
措施	①基本同反倾销； ②区别：承诺的主体包括出口国政府或出口经营者。	

### 典型真题



### （反补贴措施适用的条件）

1. 根据《中华人民共和国反补贴条例》，下列哪些选项属于补贴？（2014/1/82 多选）<sup>①</sup>

- A. 出口国政府出资兴建通向口岸的高速公路
- B. 出口国政府给予企业的免税优惠
- C. 出口国政府提供的贷款
- D. 出口国政府通过向筹资机构付款，转而向企业提供资金

2. 根据《中华人民共和国反补贴条例》规定，下列有关补贴认定的说法中，何者为正确？（2005/1/97 不定项）<sup>②</sup>

- A. 补贴不必具有专向性
- B. 补贴必须由政府直接提供

① 答案：BCD

② 答案：C



- C. 接受者必须获得利益
- D. 必须采取支付货币的形式

**典型真题**



(反补贴调查和反补贴措施)

3. 中国某化工产品的国内生产商向中国商务部提起对从甲国进口的该类化工产品的反补贴调查申请。依我国相关法律规定, 下列哪一选项是正确的? (2009/1/45 单选)①

- A. 商务部认为必要时可以强制出口经营者作出价格承诺
- B. 商务部认为有必要出境调查时, 必须通过司法协助途径
- C. 反补贴税税额不得超过终裁决定确定的补贴金额
- D. 甲国该类化工产品的出口商是反补贴税的纳税人

**3. 保障措施**

**(1) 保障措施适用的条件**

**新华考资**

www.xhkzedu.com

《保障措施》第2条规定: “进口产品数量增加, 并对生产同类产品或者直接竞争产品的国内产业造成严重损害或者严重损害威胁的, 依照本条例的规定进行调查, 采取保障措施。”可见, 进口产品数量增加、国内产业受到损害、二者之间存在因果关系, 是采取保障措施三个基本条件。

与反倾销措施和反补贴措施针对不公平贸易行为不同, 保障措施可以针对公平贸易行为。它是在关税减让使得进口产品数量增加(包括绝对增加和相对于国内生产的相对增加), 导致进口国国内同类产品或与其直接竞争产品的生产者受到严重损害或严重损害威胁时, 由进口国采取的消除或减轻该损害或损害威胁的措施。采取保障措施条件之一的“损害”比两反的程度要深, 要求构成“严重损害”, 但仅包括严重损害或严重损害威胁两种情况。也就是说, 保障措施必须是在进口国内已经有相关产业的情况下才能采用的一种贸易救济措施, 不允许为了建立新产业而采取保障措施。

**注意**

两反措施为“实质”损害, 包括损害、损害威胁和阻碍三种状态; 保障措施为“严重”损害, 只包括损害和损害威胁两种状态。

**(2) 保障措施的调查程序和保障措施的实施**

保障措施的调查程序与反倾销调查的程序基本相同。但存在两个主要区别: 其一,

① 答案: C

保障措施调查中的初步裁定不是终局裁定的必经程序商务部在进行保障措施调查时，可以作出初裁决定，也可以直接作出终裁决定。其二，保障措施调查中没有国内司法审查程序，我国目前还没有对商务部保障措施决定提起行政诉讼程序的规定。

保障措施具体包括临时保障措施和保障措施两种。

有明确证据表明进口产品数量增加，再不采取临时保障措施将对国内产业造成难以补救的损害的紧急情况下，可以作出初步裁定，并采取提高关税的临时保障措施。和两反措施相同，终裁决定确定不采取保障措施的，已征收的临时关税应当予以退还。

终局裁定确定进口产品数量增加，并由此对国内产业造成损害的，可以采取保障措施。保障措施可以采取提高关税、数量限制等形式。保障措施应针对正在进口的产品实施，不区分产品来源国（地区）。保障措施实施的期限一般不得超过4年，特殊情况下也不得超过10年。保障措施实施期限超过1年的，应当在实施期间内按固定时间间隔逐步放宽。



【总结】保障措施	
适用的条件	①进口数量增加（绝对增加或相对增加）； ②国内产业严重损害或严重损害威胁； ③因果关系。
调查程序	基本同反倾销，但没有司法审查的程序，初步裁定也非必经程序。
措施	①初裁：临时保障措施（提高关税）； ②终裁：保障措施（提高关税或数量限制等）； ③措施细节基本同反倾销。
期限	不超过4年，特殊情况下也不得超过10年
限制	①针对进口产品实施，不区分来源国（地区）； ②实施期限超过1年的，应当在实施期间内按固定时间间隔逐步放宽。

【总结】两反一保措施的主要区别：		
	反倾销、反补贴措施	保障措施
目的	打击不公平贸易行为	可以针对公平贸易行为
损害	实质损害、实质损害威胁或实质阻碍	严重损害或严重损害威胁
措施种类	共同措施：关税	
	特有措施：价格承诺(承诺)	特有措施：数量限制
针对性	必须针对特定来源的产品	禁止针对特定来源的产品



续表

期限	5 年	4—10 年
措施能否变化	实施期内不能变	实施期限超过 1 年按固定时间间隔逐步放宽

典型真题



1. 进口中国的某类化工产品 2015 年占中国的市场份额比 2014 年有较大增加，经查，两年进口总量虽持平，但仍给生产同类产品的中国产业造成了严重损害。依我国相关法律，下列哪一选项是正确的？（2015/1/43 单选）<sup>①</sup>

- A. 受损害的中国国内产业可向商务部申请反倾销调查
- B. 受损害的中国国内产业可向商务部提出采取保障措施的书面申请
- C. 因为该类化工产品的进口数量并没有绝对增加，故不能采取保障措施
- D. 该类化工产品的出口商可通过价格承诺避免保障措施的实施

2. 根据《中华人民共和国保障措施条例》，下列哪一说法是不正确的？（2013/1/44 单选）<sup>②</sup>

- A. 保障措施中“国内产业受到损害”，是指某种进口产品数量增加，并对生产同类产品或直接竞争产品的国内产业造成严重损害或严重损害威胁
- B. 进口产品数量增加指进口数量的绝对增加或与国内生产相比的相对增加
- C. 终裁决定确定不采取保障措施的，已征收的临时关税应当予以退还
- D. 保障措施只应针对终裁决定作出后进口的产品实施

3. 进口到中国的某种化工材料数量激增，其中来自甲国的该种化工材料数量最多，导致中国同类材料的生产企业遭受实质损害。根据我国相关法律规定，下列哪一选项是正确的？（2011/1/41 单选）<sup>③</sup>

- A. 中国有关部门启动保障措施调查，应以国内有关生产者申请为条件
- B. 中国有关部门可仅对已经进口的甲国材料采取保障措施
- C. 如甲国企业同意进行价格承诺，则可避免被中国采取保障措施
- D. 如采取保障措施，措施针对的材料范围应当与调查范围相一致

① 答案：B

② 答案：D

③ 答案：D