

**【复试】2024 年吉林大学 030109 国际法学《复
试:国际私法学》考研复试核心 470 题 (名词解释+
简答+论述题)**

主编：掌心博阅电子书

特别说明

本书严格按照该科目考研复试笔试最新题型、试题数量和复试考试难度出题，结合考研历年复试经验，整理编写了五套复试仿真模拟试题并给出了答案解析。涵盖了这一复试科目常考试题及重点试题，针对性强，是复试报考本校笔试复习的首选资料。

版权声明

青岛掌心博阅电子书依法对本书享有专有著作权，同时我们尊重知识产权，对本电子书部分内容参考和引用的市面上已出版或发行图书及来自互联网等资料的文字、图片、表格数据等资料，均要求注明作者和来源。但由于各种原因，如资料引用时未能联系上作者或者无法确认内容来源等，因而有部分未注明作者或来源，在此对原作者或权利人表示感谢。若使用过程中对本书有任何异议请直接联系我们，我们会在第一时间与您沟通处理。

因编撰此电子书属于首次，加之作者水平和时间所限，书中错漏之处在所难免，恳切希望广大考生读者批评指正。

特别说明

说明：本书按照复试要求、大纲真题、指定参考书等公开信息潜心整理编写，由学长严格审核校对，仅供考研备考使用，与目标学校及研究生院官方无关，如有侵权请联系我们立即处理。

一、名词解释

1. 结婚

【答案】是指男女双方在排除他人的情况下，依照法律规定的条件（实质要件）和程序（形式要件）结为夫妻关系的法律行为。

2. 反致

【答案】是指当甲国法院处理某个涉外民事案件时，根据甲国的冲突规范，应适用乙国法，但根据乙国冲突规范，应适用甲国法，于是甲国法院就适用甲国实体法处理了这案件。

3. 国际惯例

【答案】是指在长期的国际实践中，反复使用而形成的具有固定内容的、不成文（未经立法程序制定）的，如果一国国家承认或当事人采用，就对其有约束力的一种习惯作法和常例。

4. 国际法上的国际责任

【答案】又称国家责任，是指国家违反，其依国际法所承担的国际义务而应负的法律上责任。

5. 国家继承

【答案】是指一国丧失其国际法律人格或丧失一部分领土时，它在国际法上的权利和义务转移给他国的情况。

6. 涉外合同法律适用

【答案】是指涉外合同之债可能具有多种连结因素，往往涉及若干个不同国家的法律，而不同国家的法律对合同的种类、概念、成立及效力的规定可能不同，法律冲突也在所难免，必须解决选择适用何国法律作为涉外合同准据法这一问题，这就是涉外合同之债的法律适用。

7. 涉外法定继承

【答案】是具有涉外因素的法定继承。

8. 大陆架（法律定义）

【答案】包括其领海以外依其陆地领土的全部自然延伸，大陆架起于“领海之外”，可扩展到大陆边外缘的海底区域的海床和底土。

9. 遗嘱

【答案】是被继承人生前对他的遗产所作的处理行为。

10. 法定继承

【答案】指根据法律规定的继承人范围、继承顺序、遗产分配份额（应继份）所进行的继承。

11. 公共秩序保留

【答案】是指当一国法院在处理其涉外民事案件时，根据内国冲突规范的指引，本应适用外国法；但由于外国法违背了法院地国家的公共秩序，从而法院地国家的法院拒绝适用该被援引的外国法。

12. 涉外结婚

【答案】是指具有涉外因素的结婚，在结婚关系的主体、客体或事实诸要素中，至少有一个外国因素。

13. 条约终止

【答案】是指条约由于某种法律事实和原因而使条约失去效力，从而解除当事国履行条约的义务。

14. 斡旋

【答案】是指第三方应当事国请求或主动采取的促进双方直接谈判解决争端的活动。

15. 司法协助

【答案】在国际民事诉讼中，一国法院应另一国法院的请求，代为进行某些诉讼行为，也就是履行另一国法院委托的行为，就叫司法协助。

16. 连结点的确定

【答案】指应依哪一国的法律来决定连结点的问题。

17. 涉外继承

【答案】即具有涉外因素的继承关系，构成继承关系的继承人、被继承人、遗产和事实三要素中，有一个或一个以上的外国因素。

18. 解释错误

【答案】就是对外国法作了错误解释或不正确的适用，即外国法适用错了。

19. 特派员取证

【答案】是指由法院授权的“特派员”在国外询问证人，调查和收集证据，再转交给委派他的法院。

20. 遗嘱继承

【答案】指被继承人在不违反法律强制性规定的条件下，根据自己的意愿在生前确定继承人的范围、继承顺序和应继份的遗产继承，也就是按照遗嘱的内容继承。

21. “范围”

【答案】就是在一条冲突规范中指出该条冲突规范所适用的某个涉外民事关系的那一部分。

22. 住所冲突

【答案】是指由于各国立法对住所的概念及个人能否有两个住所、住所的不同分类等有不同的规定，而导致一个人具有两个或两个以上住所或无住所的矛盾现象。

23. 转致

【答案】是指当甲国法院在处理某涉外民事案件时，根据甲国的冲突规范，应适用乙国法，但根据乙国冲突规范，应适用丙国法，于是甲国法院按丙国实体法处理了此案。

24. 国际法基本原则

【答案】是指各国公认的、具有普遍意义且构成国际法基础的法律原则。（豆丁华研电子书）

25. 条约的停止施行

【答案】是指一个或数个当事国在一定期间内暂停施行条约一部或全部，但条约的效力并未终止，必要时，可依一定程序恢复条约的施行。

26. 大陆架

【答案】是沿海国陆地领土向海的自然延伸，起于“领海以外”，可延伸“扩展到大陆边外缘的海底区域的海床和底土。”

27. 国籍冲突

【答案】是指一个人同时有两个或两个以上国籍或无国籍。

28. 国际法渊源

【答案】一是指国际法作为有效法律规范所形成的方式和表现形式；二是指国际法规范第一次出现的地方。

29. 外交关系

【答案】是指国家之间在实现其对外政策而进行政治、经济、军事、文化诸方面的一系列活动中所形成的国际社会关系。

30. 法人的国籍

【答案】是指法人属于特定国家的依据，法人与其所属国家的法律所具有的永久的本质的内在的联系，其权利受该国保护，是区分内国法人和外国法人的标志。

31. 国籍

【答案】是指一个人隶属于一个国家而成为其国民或公民的法律资格，是一个人同某一特定国家固定的法律联系，也是国家实行外交保护权利的依据。

32. 国际私法学

【答案】是法学学科之一，是关于国际私法的理论现象和理论体系的总和，是以国际私法为研究对象，研究国际私法法规的产生、发展、法律形式、原则、制度、意义和本质等的门科学。

33. 领土

【答案】即国土，指处于国家主权管辖下的地球特定部分。

34. 国际公共秩序

【答案】指有关关于公共的政治、经济及道德的法律所规定的秩序。

35. 识别

【答案】也叫定性或冲突规范的解释，它是指在法院适用冲突规范的过程中，依一个特定的法律概念，对有关的人、物、行为进行法律上的分类和解释，赋予它以法律上的名称和给予它以法律地位，以便更具体确定应予适用的冲突规范及其所援引的某国实体法。

36. 豁免

【答案】是接受国根据国家主权原则，对外交代表和领事放弃行使属地管辖权，包括刑事、民事、行政税务等方而的管辖权。

37. 签署

【答案】又称签字，是缔约国认证条约约文或表示接受拘束的行为。

38. 系属公式

【答案】也叫冲突原则、法律适用原则，就是把一些常见的解决法律冲突的原则公式化、固定化而成为固定的系属，使其适用于解决同类性质法律关系的冲突问题的冲突原则。

39. 执行外国法院判决

【答案】是指内国法院依照本国法律的规定，采用强制措施去实现外国法院的判决。

40. 离婚

【答案】是指通过协议或法定程序而解除现存的婚姻关系。

41. 领事关系

【答案】是指国家间依协议彼此在对方特定地区设立领事机构从事领事职务所形成的国家间关系。

42. 外国法人的认可

【答案】是指一国政府承认外国法人人格的存在，赋予它以在内国从事经营活动的民事权利地位。

43. 国际投资合同

【答案】就是资本输入国和投资人之间就投资方面的待遇和投资享受权利方面达成的协议。

44. 双边冲突规范

【答案】是其系属只指出一个原则或标志，然后结合某涉外民事关系的具体情况，推定应适用某国法的冲突规范。

45. 域外庇护

【答案】是指给避难者在驻在国的使馆、领馆、军舰甚至商船内以庇护，即庇护国在外国领土上庇护外国人。

46. 国际民事诉讼管辖权

【答案】是指一国法院受理涉外民事案件的权限范围及法律依据，它要解决按照哪些标准或原则来确定某国法院是否有权受理某...涉外民事案件的问题。

47. 住所消极冲突

【答案】指一个人在同一时间在任何国家或任何地方都没有住所，即没有法律上和实际上的住所》

48. 报复

【答案】指一国针对另一国的国际不法行为而采取的相应强制措施，以迫使对方国家同意接受由其国际不法行为所引起的国际争端的解决。

49. 主权

【答案】是国家的根本属性，是指国家独立自主地处理其对内对外事务的最高权力。

50. 外国法内容的查明

【答案】是指当冲突规范指向适用外国法时，采用什么程序来确定外国法的内容的问题，或者说，是按照认定事实的程序还是依适用法律的程序。

51. 物权

【答案】是指权利人享有的依法直接支配的权利。

52. 领馆

【答案】是一国派驻另一国特定地区的代表，在其领事区内代表派遣国。

53. 国际法

【答案】国际法主要是国家在其相互交往中形成的，主要调整国家间关系的有拘束力的原则、规则和规章制度的总体。

54. 涉外物权的平权原则

【答案】是指国与国之间相互承认基于对方国家法律而产生的所有权，并在此基础上进行民事交往的原则。这是国际法上“平等互利”这一公认原则在国际私法上的应用。

55. 涉外婚姻关系

【答案】是具有涉外因素的婚姻家庭关系，即当事人的国籍、住所地、法律行为地或财产所在地涉及两个或两个以上国家婚姻家庭法的婚姻家庭关系。

56. 准据法

【答案】是指被冲突规范所指引的，用来确定某涉外民事关系当事人之间具体权利义务的某国实体法。

57. 国际海底

【答案】指国家管辖范围以外的海洋和洋底及其底土，即除沿海国的内水、领海及大陆架外的不属于任何国家领有和管辖的海床和洋底及其底土。

58. **无限制的适用公共秩序保留**

【答案】是指不论被援引的外国法适用于在内国发生的民事关系还是适用于在外国发生的民审关系，只要被指引的外国法的具体规定违反了内国的公共秩序，就一律不予适用的一种做法。

59. **国际争端**

【答案】是指国际法主体之间，主要是国家之间在政治利益、法律权利和事实确定等方面存在的法律观点、事实依据或利害关系的矛盾和冲突。

60. **保佐**

【答案】是指辅助限制行为能力人为法律行为，以保护其利益。

61. **外交机关**

【答案】是国家实现其对外政策而进行外交活动的国家机关的总称。

62. **批准**

【答案】是指国家有缔约权的机关对其缔约代表所签署的条约的认可，并同意接受条约约束的行为。

63. **国际民事诉讼程序**

【答案】是在审理涉外民事案件过程中，法院、当事人及其他诉讼参加人，从事各种诉讼活动必须遵守的专门程序。

64. **反报**

【答案】就是一国以同样或类似的行为回答另一国的不礼貌、不友好、不公平的行为。

65. **领事特权与豁免**

【答案】是指领馆及其人员在接受国所享有的特殊权利和优惠待遇的总称。

66. **专属经济区**

【答案】指沿海国领海以外并邻接其领海的海域。

67. **单边冲突规范**

【答案】是其系属直接指明某涉外民事关系应适用某国法的规范。

68. **涉外侵权行为之债**

【答案】是指具有涉外因素的债，如当事人一方或双方为外国人，或侵权行为地在国外的，或侵权行为结果发生在国外的，因侵权行为而引起的当事人之间的索赔和赔偿的权利义务关系。

69. **条约停止施行**

【答案】是指个或数个当事国在一定期间内施行条约的一部或全部，但条约的效力并未终止，必要时可依一定程序恢复条约的施行。

70. **国际法院的裁判**

【答案】又称国际争端的司法解决，是通过国际法院的裁判来解决国际争端。

71. **不歧视待遇**

【答案】指二国要求不要把专门限制某个国家的待遇，适用在它的身上。

72. **领事取证**

【答案】是指一国司法机关通过该国派驻他国的领事或外交官在驻在国直接调查取证。

73. **冲突规范**

【答案】是指在处理涉外民事关系时，指出某个涉外民事关系应适用于哪一国法律，来确定该涉外民事关系当事人之间权利义务的规范。

74. **诉讼文书送达**

【答案】在国际民事诉讼程序中，诉讼文书送达主要指，内国法院委托某一外国法院送达诉讼文书或者内国法院接受外国法院委托向本国境内的有关当事人送达诉讼文书。

75. **承认外国法院判决**

【答案】是指内国法院肯定外国法院判决对当事人权利和义务的确认与本国法院判决具有同等效力，因而允许本国境内之该案当事人自动履行外国法院所确定的事项，并可以外国法院判决为理由驳回国内某人对该案提出的异议。

76. **不当得利之债**

【答案】是指没有法律上或合同上的根据而获得利益，致使他人受到损失，从而引起的索赔与受偿的权利义务关系。

77. **外国法院判决的承认与执行**

【答案】是指一国法院对涉外民事案件作出的判决，到另一国境内发生效力或强制执行。

78. **特权**

【答案】是接受国给予外交、领事机关及其人员以超过一般人以上的特殊权利和优惠待遇，以便于其有效地代表派遣国执行职务。

79. **国际技术转让合同**

【答案】是指营业地在不同国家的当事人之间订立的以转让技术为标的的合同。

80. **国家的基本权利**

【答案】是国家根据主权所派生的、固有的权利，主要包括独立权、平等权、自卫权和管辖权。

81. **继承**

【答案】民法的继承也叫财产继承，指依法或法律所允许的遗嘱的规定，对死者财产及其他权利、义务的承接。

82. **国内公共秩序**

【答案】是指一国有关关于权利的个人占有的立法所规定的制度。

83. **适用错误**

【答案】也就是违背了冲突规范，错误地适用了法律，即准据法错了。

84. **国际货物买卖合同**

【答案】指营业所在不同国家的当事人之间就货物的进出口交易所达成的协议。

85. **一般形式的双边冲突规范**

【答案】是其“系属”并不指明适用内国法或外国法，只指出一个原则或标志，根据这个原则或标志，结合涉外民事关系的具体情况，推定适用某国法。

86. **庇护**

【答案】一般所称之庇护是指领域庇护，它是国家对于因政治原因被外国追诉或受迫害而来要求避难的外国人，准其入境和居留，并给以保护。

87. **国家债务**

【答案】是指一国以国家名义对外所负的财政义务的总和。

88. **涉外物权**

【答案】是指含有涉外因素的物权。

89. **“无害通过”**

【答案】是指在不损害沿岸国家的和平、良好秩序和安全的条件下，穿过该沿岸国的领海，经领海进入内水（港口），从内水驶向公海。

90. **司法协助协定**

【答案】是指国家之间通过缔结协定，规定彼此之间的司法协助问题。

91. **合同准据法**

【答案】就是合同关系应受其支配的国家的法律。

92. **调停**

【答案】是第三方应当事国请求或经双方同意，以调停者的身份提出实质性建议作为谈判的基础，组织并直接参加当事国之间的谈判。

93. **国际法主体**

【答案】或称国际法律人格者，是能够独立参与国际法律关系，具有直接承受国际法上的权利和义务能力的集合体。（豆丁华研电子书）

94. 调解

【答案】又称和解，是将争端提交一个由若干人组成的委员会，由委员会提出报告阐明事实，并提出解决争端的建议，以促进当事国各方就争议事项达成协议。

95. 法律规避

【答案】是指当事人有意人为地制造条件，改变冲突规范的连结点，规避本来应该适用于他们之间民事法律关系的某国实体法，而适用了对他们有利的另一国实体法。

96. 国家财产

【答案】指国家继承发生时，按照被继承国的国内法规定，为该国所拥有的财产、权利和利益。

97. 领事

【答案】是一国为实现其对外政策，经另一国同意派驻在其某一城市或地区执行领事职务的人员。

98. 涉外离婚

【答案】是指具有涉外因素的离婚，如一方为本国人，一方为外国人的离婚。

99. 谈判

【答案】是指两个或两个以上国际法主体就争执问题进行交涉并达成协议使争端得到解决的方法。

100. 条约保留

【答案】是指一国在签署、批准或加入条约时所作的单方声明，目的在于排除或改变被保留条款对该国适用的法律效果。

101. 政府继承

【答案】是指一国政府发生非宪法程序更迭时，该国旧政府在国际法上的权利义务由新政府所代替的情况。

102. 联合国专门机构

【答案】是指根据特别协定而与联合国建立关系或根据联合国决定而创立的对某一特定业务领域负有国际责任的政府间专门性国际组织。

103. 差别待遇

【答案】是指一国给予外国人不同于本国人的待遇，或对不同国籍的外国人给予不同的待遇。

104. 国家责任

【答案】又称国家的国际责任，是指国家违反了其依据国际法所承担的国际义务而应负的法律責任。

105. 平等权

【答案】是指国家在国际法上的地位平等，而不问其大小强弱，也不问其社会制度的性质和发展水平如何。

106. 监护

【答案】是指对无行为能力及限制行为能力人的人身、财产以及其他一切合法权益的监督和保护。

107. 毗连区

【答案】是领海范围之外，毗连领海而属于公海或专属经济区的海域。

108. 法院委托

【答案】是指一国法院向另一国法院提出代为进行某些诉讼行为的请求行为。

109. 涉外收养

【答案】是指具有涉外因素的收养。如中国人收养外国儿童，外国人收养中国儿童。

110. 涉外之债

【答案】也即国际私法中的债，是指法律关系的要素中含有涉外因素的债，它产生于国际民事交往之中，是一种特殊之债。

111. 国际技术转让

【答案】是指营业地在不同国家之间的当事人，通过许可证协议或技术转让合同，就制造某种产品的技术或其他工业产权或技术服务，以有偿的形式所作的转让。

112. 国民待遇

【答案】是指国家在定范围内给予外国人与本国公民同等的待遇。（豆丁华研电子书）

113. 自然人住所

【答案】是指一个人以久居的意思而居住的某一处。

114. 公海

【答案】指不包括国家的专属经济区、领海和内水或群岛国的群岛水域在内的全部海域。

115. 加入条约

【答案】是指未在条约上签字的国家，表示愿意接受条约拘束的一种方式。

116. 连结点

【答案】也称联系因素，是冲突规范中“系属”的组成部分，是指把特定的涉外民事关系和一定国家的实体法联系起来的媒介、因素或纽带。

117. 国际仲裁

【答案】是指争端当事国自愿把争端提交它所选任的仲裁者裁决并相约服从其裁决的一种解决国际争端的法律方法。

118. 连结点的软化处理

【答案】指将极为概括的、往往只给某一类民事关系规定一个连结点的硬性规定，通过一些方法，促使连结点多样化、灵活化。

119. 国家承认

【答案】是指确认某一地区的居民已组成个国家并具国际法上的人格，同时表示愿意视其为一个国家而与其交往。（豆丁华研电子书）

120. 准合同之债

【答案】是指因不当得利或无因管理而引起的债。

121. 狭义的国际组织

【答案】仅指国家或政府之间为了处理彼此交往中的国际事务，根据特定目的，通过缔结国际条约而建立的常设机构，即政府间国际组织。

122. 适用外国法错误的纠正（补救）问题

【答案】是指当冲突规范指向适用外国法，而外国法被错误适用或错误解释时，能否得到纠正、补救；即当事人能否以适用外国法错误为理由，向该国最高司法机关上诉的问题。

123. 仲裁

【答案】又称公断，是指争端当事国自愿把争端提交它所选定的仲裁者裁决并相约服从其裁决的一种解决国际争端的法律方法。

124. 住所积极冲突

【答案】是指一个人在同一时期，在不同的地方或国家有一个以上的住所，即具有两个或两个以上的住所。

125. “系属

【答案】就是在一条冲突规范中指出该条冲突规范所涉及的民事关系，应适用何国法律的哪一部分。

126. 条约无效

【答案】是指已经缔结的条约，因未能满足国际法规定的条件，不具有法律效力。

127. 涉外物权平权原则

【答案】是指国与国之间相互承认基于对方国家法律而产生的所有权，并在此基础上进行民事交往的原则。

128. 扶养

【答案】可分为广义的和狭义的扶养。狭义的扶养指，夫妻之间在物质上和生活上的互相扶助、互相供养。广义的扶养，包括扶养、赡养和抚养，即包括了夫妻之间的扶养、子女对父母的赡养、父母对子女的抚养。换言之，指特定的亲属之间在物质上、生活上给予的帮助和照顾。

129. 恶债

【答案】即恶意债务，是被继承国或旧政府为了实现与继承国的根本利益或国家和人民的利益相违背

的目的或违反国际法的基本原则而承担的一切债务。

130. 领海

【答案】是指沿着一国海岸、邻接该国陆地领土和内水，受该国主权管辖的一定宽度的海域。

二、简答题

131. 领事的职务主要有哪些？

【答案】（1）在国际法许可的限度内，在接受国内保护派遣国及其侨民包括个人与法人的利益；

（2）增进接受国与派遣国商业、经济、文化及科技关系的发展，并在其他方面促进两国间的友好关系

（3）以一切合法手段了解接受国国内商业、经济、文化和科技活动的状况及发展情形，并向派遣国政府报告。

（4）办理证件、公证和登记事务；

（5）传送司法书状和其他文书；

（6）监督和协助派遣国的船舶、航空器及乘务人员。

132. 常任理事国否决权的含义是什么？

【答案】（1）安理会每个理事国享有一个投票权，常任理事国享有“双重否决权”。

（2）对程序事项只要求多数，对实质事项则不仅要求多数，还要求常任理事国的一致。赋予任何一个常任理事国否决多数的权力。

133. 国际组织有哪几种分类。

【答案】在国际法上，国际组织的分类主要依两种标准：

（1）根据国际组织成员的地域特点分为：全球性国际组织与区域性国际组织；

（2）按照国际组织的基本性质和活动范围分为：一般性国际组织和专门性国际组织。

134. 简述单边冲突规范和双边冲突规范的联系和区别。

【答案】（1）联系：在某些特定条件下，单边冲突规范可以解释出双边原则，而双边冲突规范可以分解为两条或两条以上的单边冲突规范，而且只有分解为单边冲突规范时，才能确定应予适用的准据法。

（2）区别：单边冲突规范的“系属”指出适用内国法时，不能适用外国法，反之亦然；但双边冲突规范采用“推定”系属，根据具体情况确定应适用的法律，可以是内国法，也可以是外国法，在适用上内、外国法平等。

135. 简述住所所在国际法上的意义。

【答案】（1）它是国际私法上的一个重要连结点，对确定司法管辖权和有关准据法起重要作用；

（2）在英美法系国家由于历史的和现实的原因，把住所地法识别为当事人属人法，大陆法系国家以当事人国籍所属国法为属人法。

136. 论《承认和执行外国仲裁裁决公约》

【答案】《承认和执行外国仲裁裁决公约》于1958年6月10日联合国国际商事仲裁会议通过，1959年6月7日生效。该公约的主要内容有：

（1）所有缔约国承认当事人之间订立的仲裁协议的法律效力，并根据公约的规定和被申请执行地的

程序承认和执行外国仲裁裁决。

(2) 公约将“外国仲裁裁决”定义为：在被申请承认和执行地所在国以外国家领土内作出的仲裁裁决；在被申请承认和执行所在国领土内作出的但该国不认为是本国的仲裁裁决。

(3) 公约规定了承认和执行外国仲裁裁决的条件。凡具有下列情况之一的得拒绝承认和执行。缺乏有效的仲裁条款或仲裁协议；被诉人没有得到适当的通知，以致未能对案件有申辩的机会；裁决事项不属于仲裁协议的范围；仲裁庭的组成或仲裁程序与双方当事人的协议不相符合，或双方当事人无协议时与仲裁地国家的法律不相符合；裁决尚未生效或已被仲裁地国家撤销；裁决的争议依照执行地国家的法律属于不得提交仲裁的事项；裁决的内容违反了执行地国家的公共秩序。

(4) 承认和执行外国仲裁裁决依被申请执行地国家的程序规则，在承认和执行本公约缔约国所作出的裁决时，不得提出比承认和执行本国仲裁裁决过于苛刻之附加条件或征收过多之费用。

137. 为什么说连结点的软化处理是冲突规范软化处理的关键？

【答案】冲突规范的软化处理，是通过“灵活性冲突规范”来对传统的“僵固”的冲突规范进行软化处理。冲突规范的软化处理的主要方法就是软化处理连结点，所以连结点的软化处理是冲突规范软化处理的关键。

138. 简述反致产生的原因与条件。

【答案】反致产生的原因有三点：

(1) 对同一涉外民事关系的法律调整，法院地国和与案件有关国家分别规定了不同的冲突规范，这些冲突规范的系属不同。

(2) 法院把冲突规范援引适用的外国法理解为包括该外国的冲突法和实体法，而且只适用该外国法中的冲突规范。

(3) 对同一涉外民事关系，法院地国家的法律与案件有关国家法律之间有致送关系。

反致产生的条件是：

与案件有关国家的冲突规范之间存在消极冲突，法院审理涉外民事案件时，根据各国冲突规范的规定都不适用各自国家的法律。

139. 《解决国家和其他国家国民之间投资争端公约》规定国际投资合同法律适用原则有哪些？

【答案】(1) 法庭首先适用当事人同意的法律；

(2) 当事人未作选择时，公约规定法庭可选择两种法律，适用争议一方缔约国的法律，即东道国法律，或有关的国际规则。

140. 领土由哪几部分构成？

【答案】(1) 领陆，指一国的陆地领土；

(2) 领水，包括内水和领海；

(3) 领空，指领陆和领水的上空；

(4) 地下，指领陆和领水的底下。

141. 我国立法中对国际法与国内法关系问题有哪些规定？

【答案】关于国际法与国内法的关系，我国在《民法通则》、《民事诉讼法》等法中都作了规定，我国的做法是：凡我国签订、批准或加入的国际公约、协定与我国法律有不同规定的，适用该国际公约、协

定的规定，但是，我国在签订、批准或加入时，声明保留的条款除外。

142. 简述法律冲突的种类

【答案】法律冲突是指规定同一问题的多个法律，因其各自内容的差异而产生的在效力上相互抵触的现象。法律冲突可按不同标准进行分类：按效力层次，法律冲突可以分为纵向法律冲突和横向法律冲突；按法律的性质，法律冲突可以分为公法冲突和私法冲突；按所涉及的国家，法律冲突可以分为国际法律冲突和国内法律冲突。

国际私法中的法律冲突是指国际民事关系的法律冲突，即一个国际民事关系同时受两个或者两个以上国家的民法支配时，由于各国民法具体规定不同，该国际民事关系适用不同国家的民法即产生不同结果的现象。这种法律冲突既是横向的法律冲突，又是私法的冲突，同时也是国际法律冲突。

143. 可以拒绝履行外国法院委托的条件有哪些？

- 【答案】（1）对委托文件的真实性怀疑；
（2）委托履行行为，根据履行地国家的法律，不属于该国司法机关的职权范围；
（3）委托履行的行为与履行地国家的主权和安全不相容；
（4）委托履行的行为是履行地国家法律所禁止的诉讼行为；
（5）不存在互惠。青岛掌心博阅电子书

144. 各国对如何确定先决问题的准据法的主要做法有哪些？

- 【答案】（1）适用主要问题的准据法所属国家的冲突规范；
（2）依法院地国家的冲突规范；
（3）根据情况解决，看先决问题的重心偏于法院地法还是主要问题的准据法。

145. 简述反致产生的条件

【答案】反致的产生，是下述三个条件相互作用的结果：

- （1）国际民事关系依内国冲突规范应适用外国法。
- （2）内国和有关外国的冲突规范系属规定不相同。
- （3）内国允许其法院适用外国的冲突规范

146. 简述领土主权的概念及意义？

【答案】领土主权指国家在其领土范围内行使的最高的、排他的权力。

其包含三个意义：

- （1）领土不可侵犯，领土完整是国家主权独立的物质体现。
- （2）国家在领土范围内享有属地管辖权。
- （3）国家对领土内的自然资源享有永久权利。

147. 简述主权的概念及其特征。

- 【答案】（1）主权，在国际法上是指国家独立自主地处理其对内对外事务的最高权力。
（2）特征有：①主权是国家的根本属性，没有主权不成其为国家；②主权是国家的固有属性，非外界

所赋予，国际法只是对此加以确认；③主权在国内表现为最高权，在对外关系上表现为独立权；④国家负有互相尊重主权的义务，所有国家平等地受国际法约束。

148. 为什么说外国人在当地国家不应要求享有特权待遇。

【答案】外国人在别国享有什么样的待遇，这是要由该国法律予以规定的，不允许有任何强迫要求享有某种特权的行为，这是国家主权平等的体现，各国不论其大小、强弱，主权应平等，外国人在某些弱小国家享有特权，是殖民时代、强权政治时期的产物。

149. 简述国家实行庇护权应遵守的原则。

【答案】（1）一国行使主权，对有权授用世界人权宣言第 14 条之人，包括反抗殖民主义之人，给予庇护时，其他各国应予尊重；

（2）凡有重大理由可认为犯有国际文书设有专条加以规定之危害和平罪、战争罪或危害人类罪之人，不得援用请求及享受庇护之权利；

（3）庇护之给予有无理由，应由给予庇护国酌定之；

（4）给予庇护之国家不得准许享有庇护之人从事违反联合国宪章宗旨与原则之活动。

150. 简述各国解决国籍冲突的方法。

【答案】（1）当事人具有两个国籍，其中有一个是本国国籍，则只承认其本国国籍，不承认外国国籍

（2）如果所具有的国籍均为外国国籍时，一般有如下几种做法：①以最后取得的国籍为其国籍；②以与当事人有最密切联系的国家的国籍为其国籍；③由法院从当事人的多个国籍中决定其中一个国籍为当事人国籍；④对无国籍者，一般依其住所或居所地法律为其本国法。

151. 简述国际上关于公共秩序的含义。

【答案】（1）是一种保障社会平衡的法律总和，并无具体内容；

（2）是善良风俗与道德；

（3）从在什么场合下适用公共秩序保留出发，来说明公共秩序的含义；

（4）它是一国的政治与法律的基本原则或基础；

（5）它是主权和平等原则；

（6）它指一国国家的根本利益。

152. 简述涉外物权的特点。

【答案】（1）内国为维护其利益，往往对外国法人、自然人取得物权的范围和内容进行必要的限制，或者给予必要的优惠；

（2）由于各国法律有关物权的种类、内容、效力、取得与丧失的条件等规定不尽相同，涉外物权关系经常发生法律冲突。

153. 非沿岸国在一国专属经济区和大陆架上享有哪些权利？

【答案】（1）非沿岸国在一国专属经济区内，享有航行和飞越自由，铺设海底电缆和管道自由，以及与之有关的海洋合法用途；但要遵守沿岸国的有关法律和规章；

（2）非沿岸国在一国大陆架上享有铺设电缆和管道权利，但应经大陆架所属国同意并应遵照其规定的条件。

154. 什么是国家债务，为什么“恶债”不继承？

【答案】国家债务是指一国以国家名义对外所负的财政义务的总和。

恶债，即恶意债务，是被继承国或旧政府为了实现与继承国的根本利益或国家和人民的利益相违背的目的或违反国际法的基本原则而承担的一切债务，不属于国家继承和政府继承的范围，因此，不得移转给继承国或新政府，这是国际法上一项公认的原则。

155. 怎样理解国际法院的管辖权及适用的法律。

【答案】（1）国际法院的管辖权有诉讼管辖权与咨询管辖权两种。国际法院的诉讼当事者限于国家，任何组织、团体或个人均不得成为诉讼当事者。国际法院的强制管辖权，又称为“任意强制管辖”。

（2）根据《国际法院规约》第 38 条规定，国际法院适用的法律包括：①国际公约或条约；②国际习惯；③文明各国所承认的一般法律原则；④作为确定法律原则补充资料的司法判例及权威最高之公法学家的学说。此外，如果经当事国同意，国际法院可适用“公允善良”原则。

156. 简述物之所在地法的适用范围

【答案】物之所在地法的适用范围有：

- （1）对于物为动产或不动产的识别；（豆丁华研电①子书）
- （2）物权客体的范围，即哪些财产可以成为物权的客体；
- （3）物权的内容；
- （4）物权的取得、变更和消灭的条件；
- （5）物权的保护方法。

157. 空中劫持的含义是什么？

【答案】《海牙公约》第 1 条规定：“凡是飞行中的航空器内的任何人：（甲）用暴力或用暴力威胁，或用任何其他恐吓方式，非法劫持或控制该航空器，或企图从事任何这种行为，或（乙）是从事或企图从事这种行为的同犯，即是犯有罪行。”

158. 简述 TRIPS 协定对巴黎公约驰名商标保护制度的发展

【答案】（1）《巴黎公约》的驰名商标保护制度仅适用于商品商标。TRIPS 协定规定，保护驰名商标的制度，既适用于商品商标，也适用于服务商标。

（2）《巴黎公约》只要求禁止驰名商标所有权人以外的其他人在“同类商品”上使用与驰名商标相同或相类似的商标。TRIPS 协定则规定，驰名商标所有权人以外的其他人，即使在“不相类似的商品或服务”上使用与驰名商标相同或相似的商标，只要这种使用会体现有关的商品或服务与驰名商标所有权人的联系，并可能损害驰名商标所有权人的利益，则其他人的使用也应当被禁止。

此外，TRIPS 协定还对认定驰名商标应考虑的相关因素作了原则性的规定。

159. 简述我国关于国际私法的立法。

【答案】（1）国内立法，我国国内立法采取了小分散的方式，分别规定在有关法律、法规中。

（2）国内判例，在我国一般判例不具有法律约束力，不是法律渊源，香港回归后，其法院依照香港特别行政区的法律审判案件，其他普通法适用地区的司法判例可作参考。

（3）国际条约，我国有关法律规定，当国内立法与我国参加或缔结的国际条约中的某些规定不符时，

应适用国际条约的规定。

(4) 国际惯例，在我国，国际惯例是国际私法的渊源。

160. 简述意思自治说的基本理论

【答案】杜摩兰的意思自治说认为，在契约关系中，当事人可以自主选择契约关系所应适用的习惯法，即使当事人在契约中未作出明示选择，法院也应推定当事人意欲适用某一习惯法来解决他们之间的契约纠纷。

161. 简述法定继承的法律适用原则。

【答案】国际上，分两种不同继承制度：

(1) 单一制。指全部遗产视作一个整体，不论遗产性质和所在地，统一适用同一准据法，这个制度适用起来简单方便，但缺乏弹性，一般适用被继承人的属人法；

(2) 分割制。第一，动产继承适用被继承人死亡时住所地法，不动产继承适用不动产所在地法，第二，动产和不动产都适用遗产所在地法。

162. 物之所在地法通常适用于哪些情形？

【答案】(1) 动产和不动产的划分由物之所在地法决定；

(2) 物权客体的范围以及物权的内容与行使，由物之所在地法决定；

(3) 物权的取得、转移、变更和消灭的方式及条件，一般应由物之所在地法决定；

(4) 物权的保护方法由物之所在地法决定。

163. 处理国际私法案件时，没有冲突规范所援引的法律怎么办？

【答案】(1) 以相应法院地国法取代之；

(2) 首先选择该外国法中最相近的实体法类推适用，如无可类推时，才可适用法院地国法中相近的法律为准据法；

(3) 不予受理。

164. 简述监护与保佐的区别。

【答案】(1) 监护一般针对无行为能力人设置，保佐则针对限制行为能力人设立；

(2) 监护的内容涉及被监护人的人身财产及其他权益的保护，保佐的内容只涉及被保佐人财产的管理，一般不涉及人身的保护。

165. 我国的领土和边界状况及尚待解决的领土问题是什么？

【答案】(1) 在中华人民共和国成立前的百年中，我国领土被割据，边界被蚕食；

(2) 中华人民共和国成立后，逐步解决了领土源边界问题；

(3) 尚待解决的主要是中印边界问题和我国领土钓鱼岛、南沙群岛被侵占问题。

166. 国界的含义是什么？有哪些种类？

【答案】(1) 国界即边界，是国家领土的界限，它标明国家领土主权的范围，一国通过国界与邻国分开；

(2) 国界的陆地界线和水面界线统称为地面界线，地面界线有地形界线、几何界线、天文界线三种。

167. 简述连结点冲突依法院地法有哪些例外。

- 【答案】 (1) 国籍只能依国籍国的法律规定；
(2) 特定场合下适用外国冲突规范时，应依该外国法；
(3) 特定案件适用国际条约中的冲突规范，而条约对连结点作了定义的，应依条约的规定。”

168. 国家在公海上的管辖权包括：

- 【答案】 (1) 制定法令，规定船舶悬挂本国国旗的条件，颁发有关文件以证明船舶的国籍和适航等方面的情况，对非法悬挂本国旗帜的船舶予以惩罚；
(2) 对公海上的本国船舶，包括船员、乘客、货物行使管辖；
(3) 惩罚海盗、贩奴和贩毒及其他国际犯罪行为。

169. 简述国际私法上著名的“胡伯三原则”

- 【答案】 “胡伯三原则”是可以概括荷兰学派国际礼让基本内容的三项原则，即：
(1) 任何主权者的法律必须在其境内行使并且约束其臣民，在境外则无效；
(2) 凡居住在其境内的人，包括常住的与临时出现的，都可视为主权者的臣民；
(3) 每一国家的法律已在其本国的领域内实施，根据礼让，行使主权力者也应让他在自己境内保持其效力，只要这样做不至于损害自己的主权力及臣民的利益。（豆丁*华研o电子书）

170. 我国关于国际技术转让合同法律适用的立法与实践

【答案】 我国现行立法中没有专门针对国际技术转让合同制定特殊的法律适用规则。一般认为，对于国际技术转让合同的法律冲突，应当根据我国调整国际合同的冲突原则加以解决。具体而言，我国解决国际技术转让合同的法律冲突应遵循以下原则：

第一，意思自治原则

我国《民法通则》第 145 条和《合同法》第 126 条都将意思自治原则作为确定国际合同准据法的首要原则。该原则同样适用于国际技术转让合同。

第二，最密切联系原则

当事人没有选择法律时，国际技术转让合同应当适用与之有最密切联系的国家的法律。何国法律与国际技术转让合同有最密切的联系，应当根据国际技术转让的具体情况来判定。

171. 国际上死亡宣告管辖权主要有哪几种做法？

- 【答案】 (1) 失踪人本国法院有管辖权；
(2) 由失踪人居住地法院管辖；
(3) 原则上由失踪人本国法院管辖，但以居住地法院有管辖权为例外。

172. 怎样理解区域性国际组织在维护区域安全和发展区域合作方面的地位与作用。

【答案】 区域性组织的宗旨及活动，主要是维护本区域内的和平与安全，促进本区域经济、社会、文化等关系的发展，保障本区域的共同利益。因此，与其成员一样，其目的与职能也是国际组织体系的组成部分，它们的存在及其活动，对世界和平与发展也会产生影响。

173. 简述当今国民待遇的主要特点。

- 【答案】 (1) 以互惠原则为基础，但不一定以条约和法律上的规定为条件，因而多用对等原则加以

制约；

(2) 根据国民待遇原则，在内国的外国人享有与内国人同等的权利，而不是同样的权利，各国一般都要对外国人的民事权利规定某些限制；（豆丁华研电子书）

(3) 当今各国除公认应赋予外国人在必需的民事权利方面以国民待遇外，还常通过双边条约或多边条约，把国民待遇原则适用于船舶遇难施救、申请发明专利权、商标注册、版权以及民事诉讼权利方面。

174. 简述我国涉外法定继承的法律制度。

【答案】《中华人民共和国继承法》、《中华人民共和国民法通则》对涉外法定继承的法律适用作了规定。《中华人民共和国继承法》第36条规定：“中国公民继承在中华人民共和国境外的遗产或者继承在中华人民共和国境内的外国人的遗产，动产适用被继承人住所地法律，不动产适用不动产所在地法律。”“外国人继承在中华人民共和国境内的遗产或者继承在中华人民共和国境外的中国公民的遗产，动产适用被继承人住所地法律，不动产适用不动产所在地法律。”

《中华人民共和国民法通则》对《中华人民共和国继承法》的规定进行了完善。该法第149条规定“遗产的法定继承，动产适用被继承人死亡时住所地法律，不动产适用不动产所在地法律。”

上述法律规定表明我国在涉外法定继承方面采用区别制。

175. 简述经社理事会的主要职权。

【答案】(1) 作成或发动国际间经济、社会、文化、教育、卫生等事项的研究与报告，并得向联合国大会、各会员国和有关专门机构提出关于此种事项的建议；

(2) 为促进尊重和遵守一切的人权和基本自由起见，得提出建议；

(3) 得就职权范围内的事项拟定公约草案提交大会；

(4) 得召开国际会议，讨论其职权范围内的事项；

(5) 同由各国政府间协定所成立的各种专门机构订立协定，使其同联合国建立关系，并通过各种磋商和协议来协调各专门机构的活动；

(6) 同各有关的非政府组织磋商各种有关事项。

176. 简述运输途中的货物和交通运输工具物权的法律适用

【答案】调整运输途中的货物的物权关系，各国所采用的冲突原则主要有以下几种：

(1) 依货物送达地法；

(2) 依货物发送地法（豆丁华研电子书）

(3) 依货物起运时其所有人的本国法。

177. 什么是国际民事关系及国际民事关系的范围包括哪些？

【答案】(1) 国际民事关系是指跨越或超越一国范围或一国法律界限的，涉及一个以上国家法律的民事关系。

(2) 国际民事关系，包括具有外国因素的财产关系和与财产相联系的人身非财产关系。

178. 简述法律规避的概念与构成要件。

【答案】国际私法中的法律规避是指当事人为了规避原来应该适用的某一国法律，故意制造一些条件能够利用冲突规范，使对其有利的另一国法律得以适用。

构成国际私法上的法律规避必须具备以下几个条件：

- (1) 当事人规避某国法律是出于故意，即当事人的行为是以规避法律为目的的。
- (2) 规避的法律是本应对当事人适用的强制性法律，而不是任意性法律。
- (3) 当事人是通过故意改变或制造与连接点有关的事实，利用冲突规范来达到法律规避目的的。
- (4) 当事人利用冲突规范创造条件规避了法律以后，仍与被规避法律的那个国家或地区存在某种联系。

179. 简述不同物权平权原则在国家间进行民事经济交往中的意义。

【答案】各国间相互承认依据对方根据其本国法律而享有的民事权利，这是国际间民事交往的一个前提，特别是要承认根据对方国家的法律而产生的所有权，否则，一切民事交往都不可能进行。

180. 简述涉外婚姻的实质要件及我国关于涉外结婚、离婚法律适用的规定。

【答案】涉外婚姻的实质要件是指结婚必须具备的条件和结婚必须排除的条件。这些条件包括：

- (1) 婚龄。结婚必须达到法定的结婚年龄。
- (2) 当事人双方自愿。结婚是男女双方结为夫妻的法律行为，须以男女双方自愿为基础。
- (3) 当事人之间没有血缘关系或近亲关系。现代国家均以立法的形式禁止直系血亲之间缔结婚姻关系，对旁系血亲间的婚姻关系，各国法律也加以限制。
- (4) 当事人双方与他人之间没有婚姻关系。现代国家多实行一夫一妻制，要求婚姻双方与他人之间没有婚姻关系，印度等国家除外。

在婚姻的实质要件方面，一些国家规定患有不应当结婚疾病的人不能结婚，有的国家禁止从事某类公务的人员不能同外国人结婚。

我国法律规定：中华人民共和国公民和外国人结婚适用婚姻缔结地法律，离婚适用受理案件的法院所在地法律。

181. 为什么说法律冲突实质是各国的利益矛盾和斗争？

【答案】每一个国家都是尽可能最大限度地保护本国公民的利益，所以都要求自己的民事立法具有域外效力；要求本国立法对本国公民不管是在境内还是在境外都有效力。这里面所反映的实质是一国利益的保护问题，而法律冲突也正是在这种条件下才会产生。

182. 简述国际仲裁和国际法院裁判的异同。

【答案】相同点：(1) 二者都是和平解决国际争端的法律方法；

- (2) 二者都是在当事方自愿的基础上；
- (3) 二者都按照国际法的原则和规则，适用法律来解决争端；
- (4) 其裁决或判决是终局性的，均具有法律的拘束力。

不同点：(1) 仲裁较之司法解决更具有灵活性。(2) 仲裁一般是不公开进行的，除非当事国有此要求，否则一律秘密进行，而法院审理案件，原则上应公开进行，除非当事国要求秘密处理，否则，一律公开进行。(3) 仲裁裁决的拘束力不具有强制制裁的性质。

183. 依我国有关法律规定，我国在哪些场合可适用公共秩序保留制度？

【答案】(1) 在冲突规范指向适用外国法时；

- (2) 在承认和执行外国法院判决与仲裁裁决时；
- (3) 在公证、认证涉外法律文件时，实践中，凡文件中含有“两个中国中一台”及其他危害我国主权的

内容，不予公证和认证。

184. 简述《联合国国际货物销售合同公约》对国际贸易合同法律适用所作的规定的特点。

- 【答案】（1）依据公约中规定的一般原则解决公约范围内所属问题；
（2）在无一般原则时，则依据国际私法规定适用的法律来加以解决；
（3）在确定当事人营业地问题上适用最密切联系原则；
（4）公约亦不排除国际贸易惯例在当事人之间的适用；
（5）公约第1条1款的规定意在扩大公约的适用范围。

185. 各国立法与实践对意思自治原则的限制主要表现在哪些方面？

【答案】（1）通过国内立法及判例，明确规定当事人选择的法律不得与国内公共秩序和善良风俗相抵触；

- （2）不得有意规避与合同及当事人有最密切联系的国家的强行法；
（3）不得选择与当事人和合同毫无联系的国家的法律；
（4）不得选择他国冲突法。

186. 缔约权对条约效力有何意义？

【答案】缔约权对条约效力的意义在于：如果一项条约为无缔约权或越权者所为且没有得到国家的事后追认，该条约无效。

187. 简述外交代表的特权与豁免同领事特权与豁免的异同。

【答案】不同点：（1）不受侵犯权方面不同，外交代表的人身、寓所、文书和财产不受侵犯；领事的人身自由受一定的保护。

（2）管辖豁免和某些作证义务的免除方面不同，外交代表享有管辖豁免权；领事享有一定限度的管辖豁免和某些作证义务的免除权。

相同点：（1）特权与豁免根据相同，都是国家派出机关的官员。

（2）在免纳捐税、免除关税和查验，免除适用社会保险法，免除个人劳务及捐献等军事义务方面相同。

188. 取得继有国籍的方式有哪些？

【答案】取得继有国籍的方式主要有申请入籍、基于婚姻、收养、认领等事实入籍等。

- （1）自愿申请入籍，各国原则上都允许外国人在一定的条件和法律程序下加入其国籍；
（2）由于婚姻入籍，即一国国民因与他国国民结婚而取得他国国籍；
（3）由于收养等入籍；
（4）由于法律规定的其他原由而入籍。

189. 识别的作用有哪些？

- 【答案】（1）确定某法律关系的性质；
（2）确定适用哪一条冲突规范；
（3）决定适用何国实体法；
（4）决定案件最后处理的结果。

190. 简述物之所在地法原则的发展阶段。

【答案】(1) 物之所在地法原则的产生，可追溯到 13 世纪的意大利。由法学家巴托鲁斯提出了物权应适用物之所在地法的“法则区别说”，但它只适用于不动产，至于动产，按所有人的属人法来决定，一直沿用到 19 世纪前。

(2) 19 世纪后，物之所在地法原则得到进一步发展，它开始适用于动产的物权关系，使之也成为动产物权关系上的一项基本冲突原则。

191. 国籍冲突时怎样解决？

【答案】(1) 若一个人无国籍时则依其住所或居所国为其国籍国；

(2) 若一个人拥有多个国籍时，应以内国国籍为优先；

(3) 若两个国籍都是外国国籍时，则以最后取得的为准，有时也以先取得为准，同时取得的，以有住所或居所国家的国籍为准。

192. 各国对于外国法内容查明的问题的立法和审判实践大致有哪几种？

【答案】(1) 由当事人举证证明；

(2) 由法院依职权调查适用；

(3) 法院应依职权查明外国法的内容，但有权要求双方当事人协助；

(4) 由法院或当事人证明均可。

193. 简述国际法院管辖权的含义。

【答案】国际法院的管辖权主要是诉讼管辖权与咨询管辖权。

(1) 诉讼管辖权，按照宪章的规定，国际法院的诉讼当事者限于国家，任何组织、团体或个人均不得成为诉讼当事者。国际法院管辖范围有自愿管辖、协议管辖和任意强制管辖三种情况。

(2) 咨询管辖权，根据宪章规定，联大、安理会和经大会授权的联合国其他专门机构，对于任何法律问题得请求国际法院发表咨询意见。

194. 沿岸国对大陆架和专属经济区权利性质有何区别？

【答案】(1) 沿岸国对大陆架的权利是主权权利，这种权利是专属的、排他的，不取决于有效或象征的占领或任何明示公告；

(2) 沿岸国对专属经济区的一切自然资源享有主权权利，对在其专属经济区的活动享有管辖权，这种权利须经宣布。

195. 构成国家责任的主观要素和客观要素的内容是什么？

【答案】国家责任的前提是国家的行为违反其国际义务成为国际不法行为。

(1) 主观要素：是该行为可归因于国家而成为该国的国家行为，包括：国家机关的行为，实际上代表国家行事的人的行为，别国或国际组织交由一国支配的机构所作的行为，叛乱或革命起义运动的行为。

(2) 客观要素指国家行为违反了国际义务，是国际不法行为。包括国际罪行在内。

196. 简述条约保留的概念和程序。

【答案】(1) 条约的保留，是指“一国于签署、批准、接受、赞同或加入条约时所作之单方声明，不论措词或名称为何，其目的在于摒除或更改条约中若干规定对该国适用时之法律效果”。

(2) 一般地, 双边条约无保留问题, 保留发生在多边条约缔约国间。保留必须以书面形式提出并送致缔约国及有权成为条约当事国的其他国家, 在签署待批准的条约时提出, 在批准条约时确认该项保留。

197. 简述涉外之债的分类。

【答案】(1) 以债的发生领域为标准, 可分为对外贸易之债和非对外贸易之债;

(2) 以债的发生根据为标准, 可分为合意之债与非合意之债。

198. 外交机关有哪些?

【答案】(1) 外交机关分国外外交机关和驻外外交代表机关;

(2) 国外外交机关包括: 国家元首、政府首脑和外交部门;

(3) 驻外外交代表机关分常驻和临时两类; 常驻的有派驻他国的使馆和常驻国际组织的使团, 临时的外交代表又称特别使团。

199. 简述区域性组织同联合国及安理会的关系。

【答案】(1) 联合国宪章第八章确定了区域性组织的法律地位和与联合国的关系。

(2) 宪章还规定区域性组织的基本职能是以区域行动来维持国际和平与安全, 其主要任务是和平解决地区争端和协助安理会实施依安理会权力而采取的强制行动。

(3) 区域性组织进行维持国际和平与安全活动, 不论何时均应向安理会充分报告。

(4) 联合国已把区域性组织纳入其维持国际和平与安全的体制, 使它们在这方面处于一种补充和辅助地位。

200. 简述最密切联系的原则。

【答案】最密切联系的原则是指某一涉外民事关系, 在当事人没有选择应适用的法律或选择无效的情况下, 法院在与该法律关系有联系的国家中, 选择一个与该法律关系本质上有重大联系、利害关系最为密切的国家的法律予以适用。

最密切联系的原则是一种法律选择方法, 它改变了传统冲突规范中连接因素的单一性, 使与案件有关的各种因素都得以考虑, 增加了法律选择的科学性。

最密切联系的原则的核心是通过对合同以及与合同有关的要素进行综合分析, 来寻找与合同有最密切联系的法律。

最密切联系的原则赋予了法官较大的自由裁量权, 这一方面给法官灵活地选择法律创造了条件, 同时也为法官滥用司法权力提供了机会。

201. 联合国秘书处由哪些人员组成? 秘书长是按何程序产生的?

【答案】(1) 秘书处由秘书长 1 人, 副秘书长若干人和助理秘书长以及其他必要的行政工作人员组成。

(2) 秘书长由大会根据安理会推荐来委派, 任期 5 年, 可连任。根据宪章规定, 秘书长须经安理会 9 个理事国可决票(包括常任理事国同意票)推荐后, 由大会以到会及投票的会员国的简单多数赞成票任命。大会无权拒绝安理会所推荐的候选人, 但无权任命安理会所未推荐的人为秘书长。

202. 简述船舶碰撞的法律适用

【答案】其一, 船舶碰撞引起的法律关系是侵权关系, 其法律适用是涉外侵权法律关系的准据法模式,

并适当考虑海事属性对其法律适用的影响；

其二，具体规则包括侵权行为地法、船旗国法、法院地法、重叠适用侵权行为地法和法院地法；

其三，我国立法规定，船舶碰撞的损害赔偿，适用侵权行为地法；在公海上发生，的碰撞，适用法院地法；同一国籍船舶的碰撞，无论如何，应适用船旗国法。

203. 和平解决争端原则对维护国际和平、安全与正义有哪些意义？

【答案】现代国际法的重大进展和基本特点之一，就是废弃了战争作为解决争端的方法，同时规定了用和平方法解决国际争端的义务。因此，用和平方法解决国际争端已成为现代国际法的一项基本原则，国家之间无论发生了什么样的争端，都应采取和平的方法求得解决，以免危及国际和平、正义和安全，通过和平方法解决国际争端已成为国家的一项基本义务。

204. 简述遗嘱继承与法定继承的联系和区别。

【答案】联系：（1）都要根据法律的规定，但遗嘱继承只要不违反强制性规定即可；

（2）处理的都是被继承人的遗产。

区别：（1）继承依据不同，遗嘱继承的根据是合法的遗嘱，法定继承依据是法律；

（2）遗产处分的结果不问，继承人的范围、顺序、应继份不同。

205. 简述我国《收养法》关于涉外收养法律适用的规定。

【答案】（1）凡在我国境内发生的收养关系，一律按我国有关规定办理；

（2）在国外成立的收养关系，不论是华侨之间或华侨和外国人之间的收养关系，我国原则上均予以承认；

（3）涉外收养关系成立的实质要件，适用被收养人住所地法，同时不得违背收养人住所地或经常居住地法律，成立的形式要件，适用收养时的行为地法律，涉外收养的效力适用收养人住所地法律。

206. 简述和平解决国际争端的政治方法与法律方法的区别。

【答案】（1）政治方法，即外交方法，它适用任何性质的争端；法律方法只适用于可裁判的国际争端。

（2）政治方法一般不产生拘束力，法律方法则产生拘束力。

（3）政治方法没能解决国际争端时，还可用法律方法解决，法律方法是一种最后的解决方法，采取法律程序后，一般不再诉诸其他程序。

207. 简述中国关于自然人权利能力和失踪、死亡宣告的有关规定和做法？

【答案】（1）中国对于自然人权利能力的法律适用和失踪、死亡宣告的管辖权尚无立法规定；

（2）在实践中，对于自然人权利能力的法律适用一般依自然人的属人法；对于处于我国境内的民事权利能力，应适用行为地法。对于失踪、死亡宣告的管辖权，一般由当事人本国法院管辖。

208. 简述国际法院管辖案件的范围。

【答案】（1）自愿管辖，即各当事国提交的一切案件；

（2）协议管辖，即《联合国宪章》或现行条约和协定中所约定的一切案件；

（3）任意强制管辖。

209. 简述本地法说。

【答案】本地法说是美国法学家库克创立的。本地法说的主要观点是：

(1) 法院只适用法院地法，不适用外国法律。

(2) 在某些情况下，法院可以适用外国法，但此时只能将外国法律规范并入本国的法律规范，作为本国法律规范予以适用。

(3) 法院执行的是本国法创设的权利，而不是外国法创设的权利。

本地法说成功地批判了传统国际私法理论，特别是既得权说，为美国法学理论的发展开辟了道路。

210. 简述关于维护国际航空安全三项条约的名称和主要内容。

【答案】(1) 关于维护国际航空安全三项条约是：1963 年《关于在航空器内犯罪和某些其他行为的公约》；1970 年《关于制止非法劫持航空器的公约》；1971 年《关于危害民用航空器安全的非法行为公约》。

(2) 三公约的主要内容：①缔约国承担义务，不得放纵危害民用航空安全的罪行，对有关罪犯不问其行为动机都应给予严厉惩罚；②劫持航空器罪的定义；③缔约国对危害民用航空安全犯罪和其他行为的管辖权；④有关机长的权利和缔约国协助机长的义务；⑤关于引渡罪犯的规定和所确立的对罪犯的“或引渡”、“或起诉”原则。

211. 简述联合国的原则。

【答案】(1) 会员国主权平等；

(2) 善意履行宪章义务；

(3) 和平解决国际争端；

(4) 禁止以武力相威胁或使用武力；

(5) 集体协助；

(6) 保证非会员国遵循宪章原则；

(7) 不干涉内政。

212. 简述反致、转致、间接反致产生的条件。

【答案】(1) 内国冲突规范援引的外国实体法既包括外国法中的实体法规范，也包括其冲突法规范。

(2) 有关国家的法律中，对同一涉外民事关系采取了不同的连结点。

213. 怎样理解国家之间的外交关系。

【答案】外交关系是指国家之间在实现其对外政策而进行的一系列活动中所形成的国际社会关系。

外交则是国家为实现其对外政策，由国家外交机关进行的诸如访问、谈判、签订条约、外交文书往来、派出常驻外交代表机关、参加国际会议和国际组织等各种方式的对外活动的总称。

214. 除外交代表以外，使馆中还有哪些人员也享有一定的特权与豁免。

【答案】(1) 外交代表的家属，与外交代表构成同一户口的家属，如果不是接受国国民，应享有各项外交特权与豁免，

(2) 行政技术人员及其家属；

(3) 服务人员；

(4) 私人仆役。

215. 怎样确定遗嘱效力的准据法?

- 【答案】** (1) 依遗嘱人本国法, 分为依遗嘱人立遗嘱时本国法和依遗嘱人死亡时的本国法;
- (2) 依遗嘱人的住所地法;
- (3) 区分动产和不动产, 适用不同的法律, 动产依被继承人住所地法, 不动产依物之所在地法;
- (4) 按遗嘱效力的不同环节适用不同的法律。

216. 简述票据法律适用的特点

【答案】 综观各国立法及有关国际条约的规定, 票据的法律适用有如下特点:

(1) 行为地法被有关国家广泛采用。如票据的形式依票据签发地法、背书的形式依背书地法、承兑形式依承兑地法、票据签字人所负义务依签字地法、票据追索权的行使期限依票据签发地法等。

(2) 适用付款地法的情形较多。如承兑人所应负的义务、承兑可否限于票额的一部分、受款人是否必须接受部分付款、票据遗失或被盗时应采取的措施等, 一般都是适用付款地法。

(3) 当事人属人法在解决票据法律冲突时也常被适用。凡因票据而受约束的人, 如出票人、背书人、受票人、受款人等, 其权利能力和行为能力, 适用各当事人属人法。但如果依当事人属人法为无权利能力或行为能力, 而依行为地法为有权利能力或行为能力的, 则依行为地法。

217. 我国有关法律规定, 对在我国领域内没有住所的当事人可采用哪些方式送达诉讼文书?

- 【答案】** (1) 依照受送达人所在国与我国缔结或共同参加的国际条约中规定的方式送达;
- (2) 通过外交途径送达;
- (3) 通过领事送达;
- (4) 向受送达人委托的有权代其接受送达的诉讼代理人送达;
- (5) 向受送达人在我国领域内设立的代表机构或有权接受送达的分支机构、业务代办人送达;
- (6) 邮寄送达;
- (7) 公告送达, 不能采用上述方式送达的, 公告送达。

218. 我国对物之所在地法原则有哪些立法和实践?

【答案】 我国民法通则及最高人民法院《关于贯彻执行〈中华人民共和国民法通则〉若干问题的意见》只规定了对动产的所有权、买卖、租赁、抵押、使用等民事关系, 应适用物之所在地法, 而在财产继承关系上, 民法通则和继承法明确规定, 不动产继承适用物之所在地法, 动产继承适用被继承人死亡时住所地法。

219. 按照《国际法院规约》国际法院可设立哪几类分庭及其处理何类案件?

【答案】 (1) 简易程序分庭。法院为了采用简易程序迅速处理案件, 每年组成一分庭, 由法院 5 名法官组成, 其中依职权应包括院长和副院长。

(2) 特种案件分庭。为处理特种案件, 法院得设立一个或数个分庭, 由法官三人或三人以上组成。

(3) 特别分庭。为处理某一特定案件, 法院得随时设立此类分庭, 其组成人数由法院经当事国同意确定。

220. 简述仲裁协议的有效条件

【答案】 仲裁协议要产生法律上的效力, 其本身必须有效。仲裁协议有效的基本条件包括:

首先，订立仲裁协议的人必须具有合法资格。订立仲裁协议的合法资格，主要包括两个方面：

第一，订立仲裁协议的人必须是该协议的当事人或其合法代理人。仲裁协议在性质上是当事人之间的契约，这种契约只能由当事人自己订立，或者由当事人的合法代理人以当事人的名义订立，否则，仲裁协议无效。第二，订立仲裁协议的人必须具有完全行为能力。如果订立仲裁协议的人根据对其适用的法律为无行为能力或者限制行为能力，同样会产生仲裁协议无效的后果。其次，仲裁协议的双方当事人意思表示真实。合同法上的“双方当事人意思表示必须真实”原则同样适用于仲裁协议。如果一方当事人采取欺诈、胁迫等手段，使对方不能为真实意思表示而订立仲裁协议的，则仲裁协议无效。再次，仲裁协议的内容必须合法。

仲裁协议和其他契约一样，其内容必须合法，一才能发生法律效力。仲裁协议内容的合法性，至少应当符合两方面的要求：

第一，约定提交仲裁的事项必须是有关国家的法律允许通过仲裁方式处理的事项，即必须具有可仲裁性；第二，仲裁协议的内容不得违反仲裁地国的强制性规定，不得与仲裁地国的公共秩序相违背。最后，仲裁协议的形式必须合法。大多数国家都规定，仲裁协议必须以书面形式订立。有些国家的国内法对仲裁协议的形式要求更为严格，它们要求仲裁协议必须用公证的形式作成。凡是不符合法定形式的仲裁协议，都属于无效仲裁协议。

221. 简述《代理法律适用公约》的适用范围及例外

【答案】该公约主要适用于具有国际性质的商行为代理，即代理人代表被代理人与第三人进行或打算进行交易，但也并不排除适用于代理人负责以他人名义接收利传达意思表示，或者与第三人进行谈判等场合。并且，不管是显名代理或隐名代理，也不管是常设代理或临时代理，公约规定均应适用。

但对以船长身份从事的代理、诉讼代理、亲属继承法中的代理，公约明文规定不予适用，。公约也不适用于代理关系中当事人的行为能力以及形式方面的要求。

222. 简述我国对于反致制度的态度。

【答案】（1）我国立法中尚无此方面的明文规定，但在最高人民法院的司法解释中规定在合同关系的法律适用上不适用反致，援引外国法只包括实体法，不包括冲突法。

（2）我国实践中不承认反致制度。

223. 简述国际信托的法律适用

【答案】信托的法律适用原则经历了一个逐渐发展的过程。由于早期的信托财产主要是土地，因而物之所在地法原则占有支配地位。二战以后，为了适应解决日益复杂的国际信托法律冲突的需要，信托的法律适用规则发生了较大的变化，形成了所谓的“信托自体法”，即：信托关系适用当事人选择的法律，当事人未做选择时，适用与信托有最密切、最真实联系的法律。

224. 简述国际民事关系的特点。

【答案】（1）它是民事关系；

（2）是超越一国国界而涉及两个或两个以上国家的法律；

（3）它具有这种或那种“外国因素”或“涉外因素”；

（4）它是在国际交往过程中产生的。

225. 监护的法律冲突是怎样产生的及解决这一冲突的原则有哪些？

【答案】（1）在设立监护制度的国家中，对监护的理解并不相同。有的国家认为监护适用于无行为能力人与限制行为能力人，有的国家认为监护仅适用无行为能力人，对于限制行为能力人则适用保佐制度。这就产生了监护的法律冲突。

（2）解决这一冲突的原则有：①被监护人属人法原则，②法院地法原则，③国际条约的规定。

226. 连结点含义和作用是什么？

【答案】（1）连结点即联系因素，是冲突规范中“系属”的组成部分；连结点指的是把特定的涉外民事关系和一定国家的实体法联系起来的媒介、因素或纽带。

（2）连结点的的作用就是将冲突规范的“范围”和它所指引的特定国家的实体法联系起来。

227. 简述条约的终止、停止施行与无效的区别。

【答案】（1）三者的概念不同，条约的终止是指由于某种法律事实和原因而使条约失去效力，从而解除当事国履行条约的义务。条约的停止施行指一个或数个当事国在一定期间内暂停施行条约的一部或全部，但条约的效力并未终止，必要时，可依定程序恢复条约的施行。条约无效是因违反国际法而产生的法律后果。

（2）三者发生的原因不同。

（3）条约的终止与停止施行的区别在于：条约的停止施行只是在一定期间内暂停施行条约的一部或全部，但条约的效力并未终止，必要时可依一定程序恢复条约的施行，而条约的终止是整个条约的不再适用，从而解除当事国履行条约的义务。

（4）条约的终止与无效的区别在于发生原因的不同，条约的无效是因违反国际法而产生的法律后果；条约的终止不是因为违反国际法，而是条约到期，条约被代替等法律事实或原因而引起的。

228. 简述物之所在地法原则被各国普遍采用的主要原因。

【答案】（1）物之所在地法原则更有利于维护本国的利益，扩大本国法对本国领土内的物的管辖；

（2）物权的法律冲突依物之所在地法，实践中易于执行。

229. 简述使馆的组成人员。

【答案】（1）使馆馆长；

（2）外交职员，包括武官、参赞、秘书及随员；

（3）行政和技术人员，包括使馆主事、译员、会计、打字员、无线电技术人员；

（4）服务人员，包括司机、信差、厨师、维修工、清洁工等。

230. 关于确定法人国籍的标志，国际实践中主要有哪些主张？

【答案】（1）以法人住所地为标志；

（2）以法人成立登记地为标志；

（3）以设立法人时所依据的法律为标志；

（4）以组成法人的自然人国籍为法人的国籍；

（5）依资本控制为标志；

（6）以法人住所地和法人登记地相结合为标志。

231. 法律冲突的解决方法主要有哪些？

【答案】（1）法律冲突最主要的解决方法是制定冲突规范的方法，也就是间接调整的方法。
（2）国际上使用长期实践形成解决法律冲突的惯例来解决法律冲突。

232. 沿岸国在专属经济区内享有哪些权利？

【答案】沿岸国在专属经济区内的权利及于专属经济区海床、底土及上覆水域，主要包括：
（1）对自然资源的勘探和开发、养护和管理，以及利用风力、海水、海流生产能源；
（2）对人工岛屿、设施和结构的建造与使用；
（3）进行海洋科学研究和对海洋环境进行保护与保全。

233. 区际法律冲突下准据法的确定

【答案】（1）间接指定方法。
（2）直接指定方法。具体作法包括：
其一，依冲突规范的具体连接点直接指定；
其二，在立法上制定专门规则；
其三，按照最密切联系方法指定。
（3）合并指定方法：间接指定方法和直接指定方法这两种方法的综合。

234. 简述国际民事诉讼管辖权的分类。

【答案】（1）按是以领土还是以国籍为标准，可分为属地管辖和属人管辖；
（2）根据管辖权的性质和适用范围，可分为一般管辖和特殊管辖；
（3）根据管辖权的效力和作用，可以分为专属管辖、选择管辖与排除管辖；
（4）按照管辖权产生的根据，可以把管辖权分为法定管辖和协议管辖。

235. 涉外民事案件的管辖权问题包括哪些方面？

【答案】（1）涉外民事案件由哪个机构来受理；
（2）涉外民事案件由法院受理时，应由哪国法院受理；
（3）如果已确定涉外民事案件由某国法院受理，那么应该由哪一地区、哪一级别的法院受理。

236. 简述国籍抵触的含义。

【答案】国籍的抵触是指一个人在同一时间内具有两个或两个以上的国籍，或者不具有任何国籍的法律状态。前者即双重或多重国籍状态，称为国籍的积极抵触，后者即无国籍状态，称为国籍的消极抵触。

237. 简述国际私法学界对国际私法的范围和性质的不同主张

【答案】对于国际私法的范围，国际私法学界主要有以下几种观点：
（1）认为国际私法的构成规范仅包括冲突规范；
（2）认为国际私法的构成规范包括国际民事管辖权规范、冲突规范和承认与执行外国法院判决的规范；
（3）认为国际私法的构成规范包括冲突规范和统一实体规范；
（4）认为国际私法的构成规范包括冲突规范、国籍规范、外国人民事法律地位规范和处理国际民事案件的程序规范。（豆丁华研电子书）

对于国际私法的性质，国际私法学界的争论主要集中在两个方面：

(1) 国际私法属于国内法还是国际法, 对此, 学界有国内法说、国际法说和二元论三种不同的主张。

(2) 国际私法中的冲突规范属于实体规范还是程序规范, 对此, 有的学者认为冲突规范是实体规范, 有的学者认为冲突规范是程序规范, 还有学者认为冲突规范既不是实体规范, 也不是程序规范, 而是自成一体的特殊法律规范, 即法律适用规范。

238. 简述国际私法中先决问题的构成要件及其准据法的确定

【答案】国际私法中先决问题是指解决国际民事关系的主要问题时必须先行解决的问题。

在国际私法中, 某问题要构成需单独考虑依何国冲突规范确定其准据法的先决问题, 应同时具备下述要件: (1) 主要问题依法院地国的冲突规范应当以某外国法为准据法;

(2) 该问题本身具有相对独立性, 可以作为单独的一项问题向法院提出, 且国际私法中有调整该问题的冲突规范; (豆丁 * 华研 * 电子书)

(3) 该问题依法院地国冲突规范和依主要问题准据法所属国的冲突规范会适用不同的法律并得出不同的结论, 从而使主雪问题的判决也不相同。

关于先决问题准据法的确定方法, 国际上主要有以下几种主张:

(1) 依主要问题准据法所属国的冲突规范确定先决问题的准据法;

(2) 依法院地国的冲突规范来确定先决问题的准据法;

(3) 根据不同情况, 分别采取不同的解决办法。

239. 为什么说庇护是国家的权利?

【答案】庇护是国家的主权行为, 给予庇护的权利是从国家的属地优越权引申而来的。一国对在其领域内的外国人有管辖和保护的权利, 外国人不能对在该国领土内的本国人进行追诉或追捕。但一国对外国人可以不予庇护, 个人向一国请求庇护是否被准许, 由该国自由决定。因此, 庇护的主要根据是国内法, 庇护是国家的权利。

240. 联合国会员国有几种及其数目有多少? 成为联合国会员国须具备何条件?

【答案】种类: (1) 创始会员国: 凡参加旧金山会议或以前曾签署《联合国宣言》的国家, 签署并批准宪章者, 均属于创始会员国。这样的会员国共有 51 个;

(2) 纳入会员国: 凡根据宪章规定的条件和程序被接纳的会员, 均为纳入会员国。截止于 1995 年, 联合国已接纳会员国 134 个, 使会员国总数达到 185 个。

条件: 凡爱好和平的国家, 接受宪章所载的义务, 都可以成为纳入会员国。

241. 简述在国际法院起诉的方式。

【答案】在国际法院起诉分两种情况:

(1) 以请求书向法院起诉, 当事国应将请求书送达法院书记官长;

(2) 以特别协定向法院起诉, 当事国应将所订的特别协定通知书记官长, 通知书应叙明争端的明确事件及争端的各当事国。

242. 简述我国关于定居国外的中国公民、外国人、无国籍人民事行为能力法律适用的规定。

【答案】定居国外的中国公民的民事行为能力, 如其行为是在我国境内所为, 适用我国法律; 如在定居国所为, 可以适用定居国法律。

外国人在我国领域内进行民事活动, 如依其本国法律为无民事行为能力, 而依我国法律为有民事行为能力,

应当认定为有民事行为能力。

无国籍人的民事行为能力，一般适用其定居国法律，如未定居的，适用其住所地国法律。

243. 在那些情况下，我国法院将拒绝承认和执行外国法院的判决？

【答案】（1）外国法院的判决、裁定违反我国法律的基本原则或者国家主权、安全、社会公共利益的，不予承认和执行。

（2）我国法院和外国法院都有管辖权的案件，一方当事人在外国法院起诉，另一方当事人在我国人民法院起诉并且我国法院予以受理、判决后，外国法院申请或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，不予准许，但双方共同参加签订的国际条约另有规定的除外，此外，我国在与外国签订的司法协助协定中对此亦有一些规定。

244. 什么是国际许可证贸易、国际工程技术贸易？

【答案】（1）国际许可证贸易，是指一方准许另一方使用自己具有工业产权的无形财产或专有技术，而另一方得到该项使用权并支付使用费的协议。

（2）国际工程技术贸易，是指作为承包人的一方自己承担费用与风险，在规定期限内，完成作为发包人所委托的工程建设项目，而发包人应按期接受承包人完成的工程项目并支付酬金的一种贸易形式。

245. 适用外国法错误大致表现为哪几个方面？

【答案】（1）适用错误，也就是违背了冲突规范，错误地适用了法律，即准据法错了。

（2）解释错误，对外国法作了错误解释或不正当的适用，即外国法适用错了。

246. 国民待遇和最惠国待遇的区别有哪些？

【答案】（1）国民待遇是给予外国人与本国公民同等的待遇；而最惠国待遇是给予外国人不低于任何第三国的待遇。

（2）范围不同。给予外国人国民待遇一般限于民事权利和诉讼权利方面；给予外国人最惠国待遇多适用于经济和贸易方面。

247. 简述物之所在地法原则在国际民事经济交往中的意义。

【答案】随着国际经济交往的不断扩大，涉外民事法律关系变得越来越复杂，随之而产生的物权涉外纠纷也越来越多，而且物权关系是对于物的直接物质利用的权利关系，为了最充分地实现这种权利，谋取经济上的利益，只有适用物之所在地法最合适，因为物与法律之间，除了空间位置的联系，再没有任何其他联系。

248. 简述条约解释的规则。

【答案】（1）善意原则，即要求加以善意的解释；

（2）整体原则，即要求根据条约的全部条款结合上下文及附件而不拘泥于个别字句的解释；

（3）目的原则，即要求特别注重条约所载的目的和宗旨，而作出解释；

（4）通常意义原则，即条约文字必须按其在上下文中自然而通常的意义加以解释。

249. 条约的停止施行可以在哪些情况下发生？

【答案】（1）条约有这样的规定；

(2) 全体当事国表示同意；

(3) 在签订后条约的情形下，如果从条约中可见或另经确定当事国有停止施行条约的意思，前条约可视为停止施行；

(4) 一方违约，他方可按规定停止施行条约的一部或全部；

(5) 在符合《条约法公约》的情况下，如当事国可以援引情况的基本改变为理由退出或终止条约，该国也可以援引该项情况的基本改变为由停止施行条约等。

250. 怎样理解承认与执行外国判决是一国行使管辖权的最终目的？

【答案】(1) 承认与执行外国判决，涉及承认与执行国的利益，因而应慎重，范围小、条件严；

(2) 一国法院对涉外民事案件的判决，往往要争到外国去执行。但本国法院的判决只是在本国法院发生效力，不会自然具有域外效力，外国法院也无承认与执行其法院判决的义务，这是国家主权原则所决定的。但是，完全不承认与执行外国法院判决也是不可能的，因为本国也有很多判决需要外国法院承认与执行。根据对等原则，不得不在一定条件下承认与执行外国的判决。

251. 怎样确定遗嘱实质要件的准据法。

【答案】(1) 依立遗嘱人的本国法，分为遗嘱人立遗嘱时本国法，遗嘱人死亡时本国法；

(2) 依立遗嘱人住所地法；

(3) 区分动产和不动产，动产遗嘱适用遗嘱人住所地法，不动产遗嘱依物之所在地法。

252. 简述冲突规范的概念与特点。

【答案】冲突规范是指指出涉外民事关系应适用何国法律来调整的法律规范。

冲突规范的特点有：

(1) 冲突规范仅指出涉外民事关系应适用何国法律来调整，不能具体地确定当事人之间的权利和义务。

(2) 冲突规范只有与其援引的某国实体法相结合，才能最终确定当事人之间的权利和义务。

253. 联合国的主要机构有哪些？

【答案】联合国为实现其宗旨和职能，设有 6 个主要机关：大会、安全理事会、经济暨社会理事会、托管理事会、国际法院与秘书处。

254. 什么是国际争端，和平解决国际争端的方法主要有哪些？

【答案】(1) 国际争端是指国际法主体之间，主要是国家之间在政治利益、法律权利和事实确定等方面存在的法律观点、事实依据或利害关系的矛盾和冲突。

(2) 宪章第 33 条规定，现代国际法和平解决国际争端的方法有：谈判、调查、调停、和解、仲裁、司法解决、区域机关或区域办法，或各当事国自行选择的其他方法。除此之外，当而的国际实践和国际条约，又把协商方法确认为和平解决国际争端的一种新方法。

255. 论意思自治原则。

【答案】意思自治原则是指在合同法律关系方面，当事人既然可以依据“契约自由”原则按照自己的意志创设某种权利义务关系，那么，他们当然有权自行决定合同应适用的法律。

意思自治原则是法国法学家杜摩林于 16 世纪创立的。

杜摩林在回答加涅夫妇关于夫妻财产如何处理的咨询时阐述了意思自治的主张,之后,在其所著的《巴黎习惯法评述》一书中作了详尽的阐述。意思自治原则反映了资本主义商品经济发展规律,与资产阶级主张的“契约自由”原则相吻合。同时,这一原则有利于合同当事人预见法律行为的后果,有利于维护法律关系的稳定性,当事人在订立合同时约定了合同的准据法,这有利于争议的迅速解决。因此,这一原则被世界各国普遍接受,成为确定合同准据法的首要原则。

各国在立法中普遍规定了意思自治原则,承认当事人在合同关系中有选择适用法律的自由,但当事人在多大范围内享有这种权利,各国法律规定是有差别的,这样,就有了无限意思自治原则和有限意思自治原则之分。

无限意思自治原则主张当事人选择法律的权利是绝对的,不受任何限制,当事人可以选择任何一国法律作为合同的准据法。事实上,绝对的权利和自由是不存在的,主张无限意思自治原则的国家也认为当事人选择合同准据法时,必须满足两个条件:

第一,当事人选择法律的意思必须合法,不能排除与国家利益、社会公共利益有关的强制性法律规范的适用。

第二,当事人选择合同的准据法必须是善意的,有合法的目的。凡以胁迫、欺诈、恶意串通等方式选择准据法,凡故意规避强行性或禁止性法律规范选择准据法,均属无效选择。

有限意思自治原则主张当事人选择的准据法必须与合同有内在的联系,当事人不得选择与合同没有实际联系的国家的法律作为准据法。

当事人选择合同的准据法必须以一建的方式表现出来,表现选择法律意图的方式有两种:明示的意思自治和默示的意思自治。

明示的意思自治是指合同当事人在缔结合同之前或在争议产生之后,以文字或言词明确作出选择合同准据法的意思表示。

默示的意思自治是指当事人在合同中没有明确规定应适用的准据法的情况下,通过缔约行为或其他一些因素来推定当事人已默示同意合同受某一特定国家的法律支配。

256. 为什么说引渡不是国家的义务?

【答案】 (1) 引渡是国家间的一种司法协助行为。在国际法上,国家没有引渡的义务,除非条约另有规定;

(2) 一国是否接受他国的引渡请求,在没有条约义务的情况下,由被请求国自行决定;

(3) 国家一般通过国内立法或缔结双边、多边条约规定引渡问题。

257. 准合同之债与合同之债有哪些区别?

【答案】 (1) 准合同之债是由单方行为产生,没有双方的合意,而合同之债是由双方法律行为产生的,是双方达成意思表示一致的结果。

(2) 准合同之债有过错与没有过错都可能产生,而合同之债一般需要有过错才能产生。

258. 怎样理解管辖权的内容。

【答案】 (1) 管辖权是国家对其领域内的一切人、物和所发生的事件,以及对在其领域内的本国人行使管辖的权利,前者称为“属地优越权”,后者称为“属人优越权”。

(2) 根据国际条约和习惯,国家行使管辖权有某些特殊情况:①管辖权限制;②保护性管辖;③普遍管辖权。

259. 无法查明外国法内容时，国际上实践大致有哪几种做法？

- 【答案】（1）法院可以拒绝审理；
（2）直接适用内国法(法院地法)；
（3）“推定”适用“类似”的内国法；
（4）按-，般法理处理；
（5）适用相近的法律判决。

260. 解决收养形式要件和实质要件的法律冲突原则有哪些？

- 【答案】（1）解决收养形式要件的法律冲突--般适用行为地法。
（2）解决收养实质要件的法律冲突的原则主要有：①依当事人属人法原则；②依法院地法原则；③依共同本国法原则；④依当事人住所地法原则。

261. 简述使馆的职务。

- 【答案】（1）在接受国中代表派遣国，是其最基本任务；
（2）在国际法许可的限度内，在接受国中保护派遣国及其国民的利益；
（3）代表本国政府与接受国政府进行谈判；
（4）以一切合法手段了解接受国的政治、文化、社会和经济等方面的状况和发展情况，并向本国政府报告；
（5）促进派遣国与接受国间友好关系和发展两国间经济、文化和科技关系。

262. 简述我国宪法关于缔约权和国家执行缔约权的机关的有关规定。

【答案】我国宪法规定:全国人大常委会决定同外国缔结条约和重要协定的批准与废除; 国家主席根据全国人大常委会决定批准与废除同外国缔结条约和重要协定; 国务院管理对外事务, 同外国缔结条约和协定。

263. 简述遗嘱能力的法律适用

【答案】（1）遗嘱能力是指自然人能够订.立有效遗嘱的法律资格。一方面，虽然许多国家规定，只有具有完全行为能力的人才具有遗嘱能力，但这些国家关于自然人完全行为能力的标准尤其是年龄标准并不相同。另一方面，一些国家将遗嘱能力视为一种特殊的行为能力，规定某些不具有完全行为能力的人也具有遗嘱能力。（2）就遗嘱能力的法律适用而言，国际上有同一制和区别制两种制度。同一制对遗嘱处分的财产不作动产和不动产的区别，遗嘱能力概依遗嘱人的属人法具体说来，国际上存在以下几种不同的规定：

- ①依遗嘱人立遗嘱时的本国法。
- ②依遗嘱人立遗嘱时或死亡时的本国法。
- ③依遗嘱人立遗嘱时的住所地法。
- ④选择适用遗嘱人的住所地法、习惯居所地法或本国法。

（3）遗嘱能力法律适用的区别制主张根据遗嘱处分的财产的性质，对处分动产的遗嘱能力和处分不动产的遗嘱能力分别适用不同的法律，例如处分动产的遗嘱能力适用遗嘱人的住所地法，处分不动产的遗嘱能力适用不动产所在地法。

264. 简述国际私法中经常使用的系属公式。

- 【答案】(1) 属人法:是以人的国籍、住所或居所作连结点的“系属公式”;
- (2) 物之所在地法:表示适用民事关系客体的物的所在国家的法律;
- (3) 法人属人法:表示适用法人国籍所属国的法律;
- (4) 行为地法:连结点是行为地,表示要适用法律行为完成地国家的法律;
- (5) 当事人合意法:也叫意思自治原则,表示要适用双方当事人所选择的法律。
- (6) 法院地法:表示要适用审理案件的司法机构所在地国家的法律;
- (7) 国旗法:表示要适用国旗或国徽所属国家的法律;
- (8) 最密切联系国法:表示要适用与涉外民事关系有最密切联系的国家的法律。

265. 简述《中华人民共和国国籍法》确立的国籍问题原则。

- 【答案】(1) 各民族平等的统一国籍原则;
- (2) 血统主义为主兼顾出生地主义原则;
- (3) 男女平等,妇女国籍独立原则;
- (4) 不承认双重国籍,减少或消除无国籍的一人一国国籍原则;
- (5) 出、入籍自愿申请与审批相结合的原则。

266. 各国立法和有关条约规定的拒绝承认和执行外国法院判决的条件主要有哪些?

- 【答案】(1) 作出判决的法院对该案无管辖权;
- (2) 判决是以欺骗方法取得的;
- (3) 被要求执行的当事人未得到合理的机会行使自己的辩护权;
- (4) 按执行地法院之规定,判决的事项不属于法院管辖范围;
- (5) 判决尚未发生法律效力,或已失效;
- (6) 对同一类案件,执行地国法院已作出判决,并已生效,或第三国法院作出的判决,已被执行地国法院承认;
- (7) 判决带有刑事惩罚性质;
- (8) 判决违反执行地国的公共秩序;
- (9) 没有互惠条件;
- (10) 有的条约还规定,如果作出判决的法院,确定准据法时所用的冲突规范与执行地国冲突规范不同,也拒绝承认和执行该判决。

267. 物之所在地法原则,为什么不解决几类特殊类型的动产问题?

【答案】运输途中的物品和运输工具的特点是具有极大的流动性,对于这些处于移动中的动产适用物之所在地法是十分困难的,也是不恰当的,另外,当这类动产位于公海或公海上空这类不属于任何国家管辖的空间时,也无法适用物之所在地法。票据同样也是具有极大的流动性,经常被转让,所以也不宜适用物之所在地法,所以对这三类特殊动产均按其特点分别采取了不同的法律适用原则。

268. 我国为什么采用有限制的公共秩序保留?

【答案】我国适用公共秩序保留制度是为了使涉外民事案件获得公正合理的解决,维护我国的国家主

权、安全、社会公共利益；维护我国法律的基本原则，但我国采取有限制的公共秩序保留，因为如果根据外国法产生的权利，虽然违反我国的公共秩序，但却和我国没有直接或重大利益关系，就没有必要适用公共秩序保留。

269. 简述使馆与领馆异同。

【答案】（1）两者区别：①地位不同，使馆全面代表派遣国，同接受国外交部进行外交往来，并可拜见国家元首；领馆则就其职务范围内的事项同接受国地方当局进行交涉。②职务不同，使馆所保护的利益对派遣国来讲是带全局性的重大利益，而领馆所保护的只是一般具体利益。③工作地域范围不同，使馆及于接受国全境，而领馆一般以其辖区为限。④两者享受的特权与豁免的程度不同。

（2）两者联系：①都是执行派遣国对外政策的常驻国外的机关；②都是根据协议而建立的；③均受派遣国外交部领导，在国外领事还须受本国使馆的领导；④同意建立外交关系即包括同意建立领事关系，但断绝外交关系并不当然断绝领事关系；⑤按国际实践，外交代表可以同时执行领事职务，在没有正式外交关系时，领事也可兼办外交事务。

270. 怎样理解“诉讼程序依法院地法原则”？

【答案】一国法院在审理涉外民事案件时，诉讼程序依法院地法，这是国际私法中为各国所公认和普遍采用的原则。但是，由于涉外民事案件具有涉外因素，必然会产生与一般民事案件不同的、仅仅适用一般民事诉讼程序规则所不能解决的特殊问题。这些特殊问题，仅靠一般诉讼程序是不能妥善解决的。对这些案件，不仅要适用一般诉讼程序规则，而且还要适用国际民事诉讼程序规则。

271. 涉外物权有哪些内容？

- 【答案】**（1）外国法人和自然人在内国的物权问题；
（2）内国法人和自然人在外国的物权问题。

272. 简述不同性质和表现形式的法律冲突。

- 【答案】**（1）国际法律冲突；
（2）区域法律冲突；
（3）时际法律冲突；
（4）人际法律冲突；
（5）不同系统间的法律冲突。

273. 简述涉外民事关系的特征。

【答案】涉外民事关系具有以下三个法律特征：

- （1）涉外性。

涉外民事关系具有涉外因素，这种涉外因素可以表现为法律关系主体的一方是外国的自然人、法人或者国家，法律关系的客体位于国外，法律关系的产生、变更或者消灭发生在国外。

- （2）广泛性。（豆丁*华研电子书）

广泛性指涉外民事关系既包括婚姻家庭关系、财产继承关系、侵权关系等一般意义上民事关系，又包括各种商事合同关系。概言之，平等主体之间发生的具有涉外因素的财产关系以及与财产相联系的人身关系均属涉外民事关系的范畴。

- （3）国际性。

涉外民事关系是在国际交往中产生的，在形式上通常表现为不同国家当事人之间的关系，实质上体现着国家之间的关系。涉外民事关系要服从国家的对外政策，要受国际关系的制约。

274. 简述属人法和属地法相结合说。

【答案】该原则最早规定在中国唐朝《永徽律·名例》中及《唐律疏议》中的“疏议”(注释)：双方当事人国籍相同，则适用共同国籍国法；如果外国人国籍不同而在中国发生争议，则适用中国法，适用外国法的根据是因为双方当事人国籍相同或行为地为外国。

275. 适用错误和解释错误有哪些区别？

【答案】(1) 适用错误是指错误地适用了准据法，而解释错误是对外国法作了错误的解释；

(2) 准据法用错了是指援引了不该援引的实体法，解释错误是指对援引正确的实体法作了错误的解释。

276. 国际民事诉讼管辖权冲突是怎样产生的？

【答案】由于下列规定的不一致，即产生了国际民事诉讼管辖权的冲突。

(1) 拉丁法系(以法国为代表)确立了属人管辖原则，即以诉讼当事人的国籍为标准确定管辖权。

(2) 德国法系则确立了属地管辖原则，即只要在某一国拥有住所，即可在该国提起诉讼。

(3) 英美普通法系从“有效控制”原则出发确定国际管辖权。

(4) 一些国际公约则规定一般管辖遵循“原告就被告”原则，由被告住所地法院管辖。

277. 简述或起诉或引渡原则。

【答案】罪犯在其境内的任何缔约国，如不引渡罪犯，则应无例外地将此案提交主管当局起诉，缔约国得在“引渡”或“起诉”间选择，对犯罪施行“或起诉或引渡”，二者必居其一，不得放纵罪犯。

278. 简述调查与调解的区别。

【答案】(1) 调查的主要目的是调查争端事实，以使当事国能自行解决争端；调解的主要目的是通过调解委员会的积极帮助，使当事国在其提出解决争端方法的基础上达成协议以解决争端。

(2) 调查的报告限于查明事实，为双方解决争端准备条件，调解的报告在阐明事实基础上，提出解决争端的建议。

279. 简述国际民事诉讼程序与国内民事诉讼程序的联系与区别。

【答案】(1) 联系：①都规定了民事审判活动中应遵循的原则，都调整法院、当事人及其他诉讼参与人在民事诉讼活动中的权利和义务关系。②都由某一国家的法院在统一行使审判权的过程中适用。③法院在审理涉外民事案件时，一般是结合适用这两套程序。

(2) 区别：①调整对象有所不同；②内容有所不同；③适用范围有所不同；④渊源有所不同。

280. 简述我国海商法对船舶所有权法律适用的有关规定。

【答案】(1) 船舶所有权的取得、转让和消灭，适用船旗国法；

(2) 船舶抵押适用船旗国法律；

(3) 船舶在光船租赁以前或者光船租赁期间，设立船舶抵押的，适用原船舶的登记国法律。

281. 简述我国针对某些特殊国际合同直接适用中国法的理论根据

【答案】《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。”据此，这三种特殊国际合同的法律适用必须排除当事人意思自治，同时，我国法院和其他机构在处理这三种特殊国际合同的争议时，也不得以任何“理由”适用外国法律，而只能适用我国的有关法律。上述特殊国际合同之所以必须适用我国法律的理由在于：

(1) 这些特殊国际合同依我国法律而订立，经我国政府主管部门批准后生效，并在我国境内履行，因而与我国有最密切的联系，只有将我国法律适用于这些合同才最为恰当。

(2) 这些特殊国际合同关系到我国的经济主权和重大利益，必须依我国法律对其进行调整，才能保障我国的主权和利益免受损害。

(3) 这些合同都是属于国际投资性质的合同，适用我国法律符合国际社会通行的“投资合同适用东道国法律”的原则。

282. 简述外国法的查明方法

【答案】外国法的查明方法，主要取决于各国对外国法的性质即外国法是“事实”还是“法律”的不同认识。对外国法性质的认识不同，往往会导致查明外国法的方法不同，从各国的立法和实践看，外国法的查明方法归纳起来大致有三种：

- (1) 由法院依职权查明
- (2) 由当事人举证证明外国法的内容
- (3) 由法院和当事人共同查明

283. 使馆在国家对外交往中的地位和作用如何？

【答案】使馆是一国驻国外的常驻外交代表机关，在接受国中代表派遣国，在国际法许可的限度内，在接受国中保护派遣国及其国民的利益，代表本国政府与接受国政府进行谈判，以一切合法手段了解接受国的政治、文化、社会和经济等方面的状况和发展情况，并向本国政府报告，促进派遣国与接受国友好关系和发展两国间经济、文化和科技关系。

284. 国际法的特点是什么？

- 【答案】
- (1) 国际法的主体主要是国家；
 - (2) 国际法是国家以协议的方式制定的；
 - (3) 国际法主要依靠作为国际法主体的国家的本身行动来保证实施。

285. 个人为什么不是国际法的主体？

- 【答案】
- (1) 个人总是处在其所属国家的主权管辖之下，不能独立参加国际关系。
 - (2) 个人不直接承受国际法上的权利义务。

286. 实践中运用客观标志主要有哪些原则？

- 【答案】
- (1) 行为地法原则，包括合同缔结地法和履行地法；
 - (2) 属人法原则，包括当事人本国法和住所地法；
 - (3) 物之所在地法原则，即合同标的物所在地法；
 - (4) 法院地法原则，即处理涉外案件的法院或仲裁机构所在地国家的法律。

287. 简述最密切联系原则和客观标志原则的联系与区别。

【答案】联系:两种理论都强调法律关系与某一地域的联系,理论上都以连结因素作媒介来确定合同所适用的法律。

区别:(1)客观标志说是法律规定一个或几个与合同密切相关的连结因素,来确定在当事人选择法律时合同的准据法,法官此时处于被动地位;(2)而最密切联系原则则赋予法官以自由裁量权,由法官对各种连结因素综合分析后,确定合同争议最集中反映与其有实质联系的地点,以此为依据适用该地法律。

288. 简述外国法查明问题的产生原因。

【答案】(1)审理涉外民事案件的法院和法官,事实上不可能通晓全世界所有国家的法律;

(2)按照西方国家的诉讼规定;适用法律由法院负责,但一切有关事实应由当事人负责举证。外国法应被看作是法律还是事实?应由法院查明还是当事人证明?由此就产生了外国法内容查明程序上的问题。

289. 我国关于涉外侵权行为的法律适用有何规定

【答案】(1)《中华人民共和国民法通则》对有关涉外侵权行为之债的法律适用的规定为:“侵权行为的损害赔偿,适用侵权行为地法律。当事人双方国籍相同或者在同一国家有住所的,也可以适用本国法律或者住所地法律。如果中华人民共和国法律不认为在中华人民共和国领域外发生的行为是侵权行为的,不作为侵权行为处理。”(豆丁*华研o电子书)

(2)根据最高人民法院《关于贯彻执行〈中华人民共和国〉民法通则若干问题的意见(试行)》,侵权行为地包括侵权行为实施地和侵权结果发生地。

290. 构成法律规避应具备哪些要件?

【答案】(1)必须是当事人故意的有意的规避行为;

(2)被规避的法律应该是内国或外国的强制性规范,如果是任意性规范,则不构成;

(3)必须是既遂的,如果当事人只是计划或设想、并未付诸行动予以实现,则不构成;

(4)规避的手段是通过改变连结;

(5)规避的目的是适用对自己有利的实

291. “无害通过”的含义是什么? 其有何规则?

【答案】(1)“无害通过”的“无害”,是指不损害沿岸国的和平、良好秩序和安全。“通过”是指穿过领海;经领海进入内水;从内水驶向公海。无论哪种情况,除遇不可抗力或为救援的目的外,不得停船或下锚,通过应是迅速不停的航行。

(2)外国船舶在一国领海应遵守该国的法律和规章。“无害通过”不包括领海的上空。国家有权制定关于“无害通过”的法律和规章,也有权关闭其领海。关闭领海应是无歧视的,并应正式公告。

292. 中国的实践中对涉外离婚案件管辖权的处理办法有哪几种?

【答案】(1)中国人和外国人在华离婚,依民诉法的规定由人民法院管辖;

(2)中国人和外国人在外国离婚,承认该外国的管辖权;

(3)中国人一方居住在国外,一方居住国内,不论何方要求离婚,均应向国内一方户籍或居所地人民法院起诉;

- (4) 华侨之间的离婚，一般由其共同住所地法院管辖；
- (5) 双方均为外国人或无国籍人的离婚，向我国主管法院起诉的，应予受理。

293. 简述运输途中的物品在哪些情况下仍适用物之所在地法？

【答案】(1) 当运输途中的物品长期滞留于某地如被保管在途中某地仓库时，一般适用物品现实所在地法；

(2) 当代表运输中的物品的证券，依交易所在地法律成交而发生了物权转移时，应以证券交易所所在地法为准据法。

294. 简述在我国境内的涉外结婚的法律适用。

【答案】(1) 在我国境内的外国人之间的结婚，原则上适用我国法律，对于实质要件，可考虑外国法中关于婚龄及近亲结婚问题的具体规定；

(2) 在我国境内中国人与外国人结婚，应适用婚姻缔结地法，即中国法；

(3) 在我国境内华侨之间以及华侨与外国人之间的结婚，适用中国法。

295. 简述国际商事仲裁中的法律适用

【答案】仲裁协议作为双方当事人签订的一种特殊契约，其法律适用规则与其他合同的法律适用规则有许多相同之处。具体讲，可分为订立仲裁协议的能力、仲裁协议的形式、仲裁协议的实质有效性几个方面，分别确定其应当适用的法律。

首先，订立仲裁协议的能力的法律适用。由于订立仲裁协议的能力归根结底属于行为能力问题，因此，订立仲裁协议的能力与行为能力的法律适用规则应当具有一致性，即：订立仲裁协议的人有无订立仲裁协议的能力，原则上应当依其属人法，但如果依其属人法无订立仲裁协议的能力，而依仲裁协议订立地法具有订立仲裁协议的能力的，则依仲裁协议订立地法。此外，如果双方合意选择了仲裁协议的准据法的，订立仲裁协议的能力也可以受该准据法的支配。

其次，仲裁协议形式的法律适用。由于各国对仲裁协议形式的要求不尽一致，一项仲裁协议在形式上是否有效也可能发生法律冲突。一般说来，对仲裁协议形式的法律冲突，可以依照适用于合同形式的冲突原则加以解决。需要说明的是，由于世界上大多数国家都规定仲裁协议必须采用书面形式，因而在大多数情况下，仲裁协议的形式无论适用哪个国家的法律，都必须表现为书面形式才被认为有效。

最后，仲裁协议实质有效性的法律适用。关于仲裁协议实质有效性的法律适用，国际上比较普遍的做法是实行当事人意思自治，即允许双方当事人合意选择仲裁协议的准据法。在当事人没有选择的情况下，各国倾向于适用仲裁地法。

296. 简述我国对国际惯例的态度。

【答案】(1) 在我国，立法明文规定，国际惯例是国际私法的渊源；

(2) 当我国在国际私法方面还没有规定时，可适用国际惯例；

(3) 当冲突规范指向适用中国法时，而中国法律和缔结或参加的国际条约没有规定的，可以适用有关的国际惯例。

297. 根据国际实践，条约有哪些不同名称？

【答案】(1) 公约；(2) 条约；(3) 协定；(4) 议定书；(5) 宪章、盟约、规约；(6) 换文；(7)

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/065220243102011224>