

国际民事诉讼法与国际商事仲裁

《国际民事诉讼与国际商事仲裁》

教学大纲

杜新丽编写

法学专业选修课程教学大纲

500 目录

第一章国际民事诉讼程序概述 (506)

第一节国际民事诉讼程序的概念 (506)

一、国际民事诉讼程序与国际民事诉讼法 (506)

二、国际民事诉讼法与国内民事诉讼法的关系 (506)

三、国际民事法与国际私法的关系 (506)

第二节国际民事诉讼法的渊源 (506)

一、国内立法 (506)

二、国际条约 (507)

第三节国际民事诉讼法的基本原则 (507)

复习与思考题 (507)

拓展阅读书目 (507)

第二章外国人的民事诉讼地位 (508)

第一节国民待遇制度 (508)

一、概念 (508)

二、中国关于外国人民事诉讼地位的制度 (508)

第二节诉讼费用担保制度 (508)

一、概念 (508)

二、诉讼费用担保的国际立法与实践 (508)

三、中国关于诉讼费用担保制度 (508)

第三节诉讼代理制度 (508)

一、国际民事诉讼中的律师代理 (508)

二、国际民事诉讼中的领事代理 (508)

三、中国关于诉讼代理的立法与实践 (509)

| | |
|---------------------------|-------|
| 复习与思考题 | (509) |
| 拓展阅读书目 | (509) |
| 第三章国家及其财产豁免制度 | (510) |
| 第一节概述 | (510) |
| 一、国家及其财产豁免的含义 | (510) |
| 二、国家及其财产豁免制度的内容 | (510) |
| 三、豁免的理论与实践 | (510) |
| 第二节豁免制度的新发展 | (510) |
| 一、关于豁免的国际公约 | (510) |
| 二、发展中的新问题 | (510) |
| 第三节中国在国家及其财产豁免问题上的司法实践及立场 | (510) |
| 一、中国的司法实践 | (510) |
| 二、中国的立场 | (511) |
| 复习与思考题 | (511) |
| 拓展阅读书目 | (511) |
| 第四章国际民事诉讼管辖权 | (512) |
| 第一节国际民事诉讼管辖权概述 | (512) |
| 国际民事诉讼与国际商事仲裁 | |
| 一、国际民事诉讼管辖权的概念 | (512) |
| 二、国际民事诉讼管辖权之特征 | (512) |
| 三、管辖权确立的一般原则 | (512) |
| 第二节国际民事管辖权的确立依据 | (512) |
| 一、属人管辖原则 | (512) |
| 二、属地管辖原则 | (512) |
| 三、专属管辖原则 | (512) |
| 四、平行管辖原则 | (513) |
| 五、协议管辖原则 | (513) |
| 第三节管辖权冲突及其解决 | (513) |
| 一、管辖权冲突 | (513) |
| 二、管辖权冲突的解决 | (513) |

| | |
|---------------------------|-------|
| 三、解决管辖权冲突的一般原则 | (513) |
| 第四节中国国际民事诉讼管辖权制度 | (514) |
| 一、中国关于管辖权的法律渊源 | (514) |
| 二、我国关于确定国际民事诉讼管辖权的规则 | (514) |
| 三、特殊案件的管辖 | (514) |
| 四、我国的司法实践 | (514) |
| 第五节海牙《协议选择法院公约》 | (514) |
| 复习与思考题 | (514) |
| 拓展阅读书目 | (515) |
| 第五章司法协助 | (516) |
| 第一节概述 | (516) |
| 一、司法协助的概念 | (516) |
| 二、司法协助的依据 | (516) |
| 三、司法协助的基本原则 | (516) |
| 第二节司法协助的机关 | (516) |
| 一、中央机关（Central Authority） | (516) |
| 二、主管机关 | (516) |
| 三、我国的司法协助机关 | (516) |
| 第三节司法协助的法律适用与公共秩序 | (517) |
| 一、司法协助中的法律适用 | (517) |
| 二、司法协助中的公共秩序保留制度 | (517) |
| 第四节区际司法协助 | (517) |
| 一、区际司法协助的概念与特征 | (517) |
| 二、区际司法协助的法律性质 | (517) |
| 三、区际司法协助的模式 | (517) |
| 四、中国的区际司法协助 | (517) |
| 复习思考题 | (517) |
| 拓展阅读书目 | (518) |
| 第六章域外送达 | (519) |
| 第一节概述 | (519) |

一、域外送达的概念 (519)

501

法学专业选修课程教学大纲

502

二、域外送达的意义 (519)

第二节域外送达的途径 (519)

一、直接送达 (519)

二、间接送达(中央机关送达) (519)

第三节 1965 年海牙《送达公约》 (520)

一、1965 年海牙《送达公约》的适用范围 (520)

二、公约规定的中央机关途径 (520)

三、公约规定的其他辅助或可选择的途径 (520)

四、公约对被告的保护制度 (520)

第四节中国的域外送达制度 (520)

一、中国关于域外送达的法律规则 (520)

二、中国的域外送达途径 (520)

复习思考题 (521)

拓展阅读书目 (521)

第七章域外取证 (522)

第一节域外取证的概念和内容 (522)

一、域外调查取证的概念 (522)

二、域外取证的内容 (522)

第二节域外取证的方式 (522)

一、直接方式 (522)

二、间接途径 (522)

第三节域外取证公约 (523)

一、1970 年海牙《关于从国外调取民事或商事证据的公约》的制定背景 (523)

二、公约的结构和主要内容 (523)

三、嘱托书方式 (523)

| | |
|-----------------------|-------|
| 四、领事和特派员取证制度 | (523) |
| 第四节中国的域外取证制度 | (523) |
| 一、我国域外取证的主要依据 | (523) |
| 二、我国域外调查取证的立法和实践 | (523) |
| 三、涉港澳台的域外取证 | (523) |
| 复习思考题 | (524) |
| 拓展阅读书目 | (524) |
| 第八章法院判决的承认与执行 | (525) |
| 第一节概述 | (525) |
| 一、国家间判决承认与执行的概念、范围及意义 | (525) |
| 二、国家间判决承认与执行的理论基础 | (525) |
| 三、承认和执行外国法院判决的法律依据 | (525) |
| 第二节承认与执行外国法院判决的条件 | (525) |
| 一、原判决国法院对案件具有管辖权 | (525) |
| 二、判决已生效，具有执行力。 | (525) |
| 三、有关判决必须合法取得 | (525) |
| 四、有关判决是终局的。 | (525) |
| 五、有关判决不能违反承认国的公共秩序。 | (525) |
| 国际民事诉讼与国际商事仲裁 | |
| 六、原判决国法院使用了适当的准据法 | (525) |
| 第三节承认与执行外国法院判决的程序 | (526) |
| 一、承认与执行请求的提出 | (526) |
| 二、对外国判决的审查 | (526) |
| 三、承认与执行的具体程序 | (526) |
| 第四节我国关于承认执行裁决的制度 | (526) |
| 复习思考题 | (526) |
| 拓展阅读书目 | (526) |
| 第九章国际商事仲裁概述 | (527) |
| 第一节国际商事仲裁概述 | (527) |
| 一、国际商事仲裁的概念 | (527) |

| | |
|-------------------|-------|
| 二、国际商事仲裁的类型 | (527) |
| 第二节国际商事仲裁机构 | (527) |
| 一、全球性国际常设仲裁机构 | (527) |
| 二、国家仲裁机构 | (527) |
| 三、中国国际仲裁机构 | (527) |
| 第三节国际商事仲裁的新发展 | (528) |
| 一、仲裁范围的不断扩大 | (528) |
| 二、法律适用方面的新发展 | (528) |
| 三、承认执行日趋国际化 | (528) |
| 复习思考题 | (528) |
| 拓展阅读书目 | (528) |
| 第十章国际商事仲裁协议 | (529) |
| 第一节概述 | (529) |
| 一、仲裁协议的概念 | (529) |
| 二、仲裁协议的内容 | (529) |
| 三、仲裁协议的性质 | (529) |
| 第二节仲裁协议的形式 | (529) |
| 一、仲裁协议的形式要件 | (529) |
| 二、仲裁协议对未签字人的延伸效力 | (529) |
| 第三节仲裁协议的有效要件及其认定 | (530) |
| 一、仲裁协议的有效要件 | (530) |
| 二、仲裁协议效力的认定机构 | (530) |
| 三、自裁管辖权原则 | (530) |
| 四、认定仲裁协议有效性所适用的法律 | (530) |
| 第四节仲裁协议的法律效力 | (530) |
| 第五节仲裁协议的法律适用 | (530) |
| 第六节仲裁条款的独立性原则 | (530) |
| 一、仲裁条款独立性原则的含义 | (530) |
| 二、独立性原则存在的原因 | (530) |
| 三、独立性原则的立法与实践 | (531) |

复习思考题 (531)

拓展阅读书目 (531)

503

法学专业选修课程教学大纲

第十一章仲裁程序及其法律适用 (532)

第一节仲裁申请与受理 (532)

一、仲裁申请 (532)

二、仲裁的受理 (532)

第二节仲裁庭的组成 (532)

第三节仲裁审理 (532)

一、仲裁审理的方式及程序 (532)

二、审核证据和询问证人 (532)

三、保全措施 (532)

四、仲裁中的调解 (532)

第四节仲裁裁决 (533)

一、仲裁裁决的含义和种类 (533)

二、裁决的期限 (533)

三、裁决的原则 (533)

四、仲裁裁决的效力 (533)

第五节仲裁程序法的适用 (533)

一、仲裁地法的适用 (533)

二、意思自治原则 (533)

三、非当地化理论 (533)

复习思考题 (533)

拓展阅读书目 (534)

第十二章国际商事仲裁的司法监督 (535)

第一节概述 (535)

一、含义 (535)

二、司法监督的必要性 (535)

三、司法监督的内容 (535)

| | |
|------------------------|-------|
| 第二节对仲裁协议的司法监督 | (535) |
| 第三节仲裁程序中的司法监督 | (535) |
| 第四节国际商事仲裁裁决的撤销制度 | (535) |
| 第五节中国关于仲裁司法监督的立法与实践 | (536) |
| 复习思考题 | (536) |
| 拓展阅读书目 | (536) |
| 第十三章仲裁裁决的承认与执行 | (537) |
| 第一节定义与标准 | (537) |
| 一、仲裁裁决 | (537) |
| 二、承认与执行的含义 | (537) |
| 三、外国仲裁裁决的确定标准 | (537) |
| 第二节承认与执行仲裁裁决的条件及其程序 | (537) |
| 一、需由被申请人提起，法院予以审查的情形 | (537) |
| 二、法院主动审查的情形 | (537) |
| 三、承认与执行外国仲裁裁决的程序 | (537) |
| 第三节 1958 年《纽约公约》 | (538) |
| 一、公约的背景及其意义 | (538) |
| 504 | |
| 国际民事诉讼与国际商事仲裁 | |
| 二、公约第 5 条关于排除执行的事项 | (538) |
| 三、“放弃异议条款” | (538) |
| 四、公约中的公共秩序保留制度 | (538) |
| 五、《纽约公约》的特点 | (538) |
| 第四节国际商事仲裁裁决在中国内地的承认与执行 | (538) |
| 一、涉外仲裁裁决在中国内地的承认与执行 | (538) |
| 二、外国仲裁裁决在中国内地的承认与执行 | (538) |
| 复习思考题 | (539) |
| 拓展阅读书目 | (539) |
| 505 | |
| 法学专业选修课程教学大纲 | |

第一章国际民事诉讼程序概述

本章学习目的与基本要求：本章是国际民事诉讼的基本问题，学习目的在于，概括性地区分

国际民事诉讼程序和国内程序的区别，在国际私法中的地位以及与国际私法的不同之处和关联。了解国际民事诉讼法的体系及其原则，掌握我国关于国际民事诉讼程序的立法和相应制度。

课时分配：2 课时。

第一节国际民事诉讼程序的概念

一、国际民事诉讼程序与国际民事诉讼法

（一）国际民事诉讼程序

国际民事诉讼程序是指一国法院在审理涉外民事案件时，法院和一切诉讼参与人所必须遵守的专门程序。

（二）国际民事诉讼法

国际民事诉讼法主要调整以下问题：国际民事诉讼管辖权；外国人在内国的民事诉讼地位；国际民事司法协助；外国法院判决和仲裁裁决的承认和执行。

二、国际民事诉讼法与国内民事诉讼法的关系

（一）两者的关系

是特别法和普通法之间的关系。在国际民事诉讼中，首先适用国际民事诉讼程序法的规定，国际民事诉讼法没有规定的，适用国内民事诉讼法的一般规定。

（二）两者的不同

1. 调整对象不同

2. 法律渊源不同

3. 涉及的具体内容不同。国际民事诉讼法主要调整国内民事诉讼法不涉及的特殊问题。

三、国际民事法与国际私法的关系

（一）两者的关系

（二）两者的不同

· 调整对象。国际民事诉讼法以国际民事诉讼关系为调整对象，对诉讼当事人提供司法保护。

2. 调整方法和规范不同

3. 性质不同。

第二节 国际民事诉讼法的渊源

一、国内立法

(一) 立法模式

(二) 我国的立法

国际民事诉讼与国际商事仲裁

二、国际条约

中国参加的主要条约有：1965 年海牙《关于向国外送达民事或商事司法文书和司法外文书公约》；1970 年海牙《民商事案件国外调取证据公约》；1958 年《承认和执行外国仲裁裁决公约》。签署 2005 年《协议选择法院公约》。

第三节 国际民事诉讼法的基本原则

一、国家主权原则

二、国民待遇原则

三、平等互惠原则

四、遵守国际条约原则

复习与思考题

1. 我国关于国际民事诉讼程序的法律制度是怎样的？

2. 国际民事诉讼程序法与国际私法的关系如何？

拓展阅读书目

1. 李浩培著：《国际民事程序法概论》，法律出版社 1996 年版；

2. 李双元、谢石松著：《国际民事诉讼法概论》，武汉大学出版社 2001 年版；

3. 杜新丽主编：《国际民事诉讼与国际商事仲裁》，中国政法大学出版社 2005 年版；

4. 《现行国际民商事诉讼法程序研究》，李双元著，人民出版社，2006 年版。

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/287066005131006062>