

西南政法大学 2002 年国际私法考研真题
(国际经济法方向)

一、选择题（每题 1 分，共 10 分）

1. 在下列表述中，属于动态连接点的是（ ）
 - (1) 合同缔结地
 - (2) 法院地
 - (3) 婚姻缔结地
 - (4) 国籍
 - (5) 住所
2. “外国人在瑞士境外按照有关国家法律结婚，瑞士承认有效。”这一冲突规范的“范围”是（ ）
 - (1) 外国人在瑞士境外结婚
 - (2) 外国人在瑞士按照有关国家法律结婚
 - (3) 外国人结婚的效力
 - (4) 外国人在瑞士境外结婚的要件
3. 我国法院处理涉外民事法律关系的根据是（ ）
 - (1) 国际条约中的冲突规范
 - (2) 国际条约中的统一实体规范
 - (3) 国际惯例中的统一实体规范
 - (4) 我国的冲突规范
 - (5) 国家惯例中的冲突规范
4. 英国法院主要是在下列案件中采用公共秩序保留限制外国法的适用（ ）
 - (1) 物权纠纷
 - (2) 契约纠纷
 - (3) 侵权行为
 - (4) 离婚纠纷
 - (5) 身份纠纷
5. 适用冲突规范的错误包括下列情形（ ）
 - (1) 本应当适用外国法却适用了内国法
 - (2) 本应当适用内国法却适用了外国法
 - (3) 本应当适用甲国法却适用了乙国法
 - (4) 本应当适用外国实体法却适用了外国冲突法
 - (5) 本应当适用外国冲突法却适用了外国实体法
6. 一户籍所在地位于重庆的中国公民在 ABCD 四国均有住所，A 国法院在适用其住所地法的时候通常适用（ ）
 - (1) 中国法
 - (2) A 国法
 - (3) B 国法
 - (4) c 国法
 - (5) D 国法
7. 英美等国学者普遍认为，国际私法是规定（ ）的规范构成的。
 - (1) 当事人的国籍和住所
 - (2) 外国人民事法律地位
 - (3) 涉外民事案件的管辖权
 - (4) 法律选择和法律适用
8. 在下列情况下，法院地国冲突规范所指向的外国实体法得不到适用（ ）
 - (1) 反致
 - (2) 转致
 - (3) 间接反致

- (4) 公共秩序保留
- (5) 外国法不能查明
- 9. 发生法律冲突的一个重要前提是 ()
 - (1) 内国不承认外国法的域外效力
 - (2) 内国承认外国法的域外效力
 - (3) 内国不承认外国人的民事法律地位
 - (4) 内国放弃对外国人的管辖权
 - (5) 内国与外国没有签订双边条约
- 10. 1804 年《法国民法典》在当事人属人法方面首先 ()
 - (1) 采用国籍国法
 - (2) 采用住所地法
 - (3) 将国籍国法改为住所地法
 - (4) 将住所地法改为国籍国法
 - (4) 兼采用住所地和国籍国法

【参考答案】1. (4) (5) 2. (4)

3. (1) (2) (3) (4) (5)

4. (2) (4) (5)

5. (1) (2) (3) 6. (2)

7. (3) (4) (5)

8. (1) (2) (3) (4) (5)

9. (2) 10. (4)

【参考资料】《国际私法新论》，韩德培主编，武汉大学出版社 1997 年版；《国际私法》，黄进主编，法律出版社 1999 年版；《肖永平论冲突法》，肖永平著，武汉大学出版社 2002 年版；《国际私法原理》，肖永平著，法律出版社 2003 年版。

二、概念比较题（每题 5 分，共 20 分）

1. 劳动合同与集体合同

【参考答案】劳动合同是指劳动者与用人单位之间确立劳动关系，明确双方权利和义务的书面协议。集体合同，是指集体协商双方代表根据法律、法规的规定就劳动报酬、工作时间、休息休假、劳动安全与卫生、保险福利等事项在平等协商一致的基础上签订的书面协议。在我国，集体合同主要是由工会代表职工与企事业单位签订，没有建立工会的企事业单位，是由职工推举的代表与企业签订。劳动合同一般是劳动者个人与用人单位签订的合同，集体合同是由劳动者的团体组织与企事业单位签订的合同。集体合同是要式合同，并且具有高于劳动合同的效力。

2. 倾销与补贴

【参考答案】倾销是指一项产品的出口价格低于该产品在出口国的国内市场的销售价格（即正常价格）的行为。补贴是指一国政府或者公共机构向当地生产商或者出口商提供的现金或者财政上的优惠。反倾销法和反补贴法都是国家外贸立法的重要组成部分。

3. 场所支配行为原则与意思自治原则

【参考答案】所谓场所支配行为原则，是指法院以与合同有关的客观标志为根据，确定合同的准据法。意思自治原则是指当事人自主的选择适用合同的法律。它们都是属于合同法律适用领域的客观论。

4. 准据法与准国际私法

【参考答案】准据法是指在冲突规范的指引下，指明涉外民事法律关系应当适用何种法律的规范。准国际私法是指统一实体法，即它们未经过冲突规范的指引，并且可以直接确定

当事人的权利和义务，但是二者都是解决民事法律冲突的方法。

【参考资料】《国际私法新论》，韩德培主编，武汉大学出版社 1997 年版；《国际私法》，黄进主编，法律出版社 1999 年版；《肖永平论冲突法》，肖永平著，武汉大学出版社 2002 年版；《国际私法原理》，肖永平著，法律出版社 2003 年版。

三、概念判断题（每题 5 分，共 20 分）

1. 国际条约规定的实体规范，是各缔约国调整涉外民事法律关系的根据，在各缔约国之间具有统一适用性。因此它不可能作为准据法。

【参考答案】错误。可以作为准据法。统一实体法是国际私法规范的重要组成部分。

2. “定居国外的中国公民的民事行为能力。可以适用定居国的法律。”这是一条选择型冲突规范。

【参考答案】正确。这是一个无条件选择型的冲突规范。

3. 国家以私权方式介入经济。不属于国家干预经济的范畴。

【参考答案】正确。国家可以作为民事法律关系的主体进行交易，这时他与其他自然人和法人处于平等的地位。

4. 并非所有的不正当竞争行为都损害消费者的利益。

【参考答案】错误。不正当竞争行为归根到底都是损害消费者利益的。维护消费者和经营者的合法权益，是反不正当竞争法的立法目的之一。

【参考资料】《国际私法新论》，韩德培主编，武汉大学出版社 1997 年版；《国际私法》，黄进主编，法律出版社 1999 年版；《肖永平论冲突法》，肖永平著，武汉大学出版社 2002 年版；《国际私法原理》，肖永平著，法律出版社 2003 年版。

四、简答题（每题 5 分，共 15 分）

1. 简述经济法律关系主体的特征

【参考答案】（1）经济法主体外延的宽泛性。它既有在经济法律关系中处于主导地位的各级国家机关（包括权力机关），也包括在经济关系中处于基础地位的企业（包括了不具有法人资格的各类企业），还涵盖了除国家机关和企业以外的其他社会组织，包括企业内部的组织机构。此外，公民也是经济法的主体。

（2）经济法主体行为的特定性。是指经济法主体的活动必须发生在国家协调本国经济运行中的国际经济管理和生产经营活动中。它是经济法主体为了实现自己对国民经济管理的目的和自己的生产经营目的所实施的一种以权利和义务为中心内容的行为。

（3）经济法主体之间存在着管理与被管理的关系。

（4）经济法主体在法律形态和组织形式上的多样性。由于各类主体的性质不同。权能有别，法律地位各异，它们的法律形态和具体组织形式也大相径庭。

【参考资料】杨紫煊主编：《经济法》，北大出版社、高教出版社 1999 版。

2. 简述产品责任与合同责任的竞合以及其处理。

【参考答案】（1）所谓产品责任与合同责任的竞合，是指消费者在购买商品受到损害后，由于与商品的出售方有合同关系，从而也可以通过买卖合同的规定要求损害赔偿。

（2）消费者如果根据合同的规定要求赔偿，应当证明标的物存在瑕疵。具体应当证明：首先，该瑕疵是在所有权转移之前发生的；其次，该瑕疵必须具有隐蔽性；再次，买受人应当在法律或者合同规定的时间将该瑕疵通知卖方；最后，合同双方当事人必须不存在免除出卖人对标的物瑕疵责任的约定。

（2）只要具备以上要件，就可以要求卖方：修补标的物瑕疵；更换标的物；减少价金；解除合同。另外还有免责条款的问题。即一些占据优势地位的生产经营者，为了逃避合同标的物瑕疵责任，往往采取在合同中设立免责条款的手段来达到这种目的。因此，在发生这种情况的时候，消费者可以根据合同法的有关免责条款的规定，主张那些限制消费者权利，加

大消费者责任和义务的免责条款无效。

【参考资料】杨紫煊主编：《经济法》，北大出版社、高教出版社 1999 版。

3. 简述我国法院查明外国法内容的途径。

【参考答案】(1) 所谓外国法的查明，又称外国法的证明或外国法内容的确定。它是指一国法院根据本国冲突规范的指定应适用外国法时，如何查明该外国法的内容。这个问题之所以产生，主要是因为世界各国的法律纷繁复杂，浩如烟海，任何法官都不可能通晓世界各国的法律，因此，当一国法官在审理涉外民事案件的过程中，根据本国冲突规范的指定应适用外国法时，就必须通过一定的方法来确定该外国法的内容。

(2) 我国立法对外国法查明及相关问题均无明文规定。但最高人民法院 1988 年《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）》第 193 条规定了查明外国法的途径。其具体内容为：对于应当适用的外国法律，可通过下列途径查明：或由当事人提供；或由与我国订立司法协助协定的缔约对方的中央机关提供；或由我国驻该国使领馆提供；或由该国驻我国使领馆提供；或由中外法律专家提供。1988 年 2 月 8 日生效的《中华人民共和国和法兰西共和国关于民事、商事司法协助的协定》第 28 条也规定：“有关缔约一方的法律、法规、习惯法和司法实践的证明，可以由本国的外交或领事代表机关或者其他有资格的机关或个人以出具证明书的方式提交给缔约另一方的法院。”

【参考资料】《国际私法新论》，韩德培主编，武汉大学出版社 1997 年版；《国际私法》，黄进主编，法律出版社 1999 年版；《肖永平论冲突法》，肖永平著，武汉大学出版社 2002 年版；《国际私法原理》，肖永平著，法律出版社 2003 年版。

五、论述题（15 分）

论公共秩序保留和法律规避的关系

【参考答案】(1) 公共秩序保留是指根据一国冲突规范的规定应当适用外国法的时候，如果该国法院认为外国法的适用或者外国法适用的结果会违背本国的公共秩序的时候，限制或者排除该外国法的适用的制度。法律规避，是指涉外民事关系的当事人故意制造连接点，使得对自己有利的法律得以适用，而避免适用对自己不利的法律的行为。

(2) “公共秩序保留”和“法律规避”有其共同点，第一，公共秩序保留和法律规避都被认为是排除外国法适用的手段；第二，两者也是有联系的。法律规避中当事人是通过改变构成冲突规范连接点的具体事实来实现的。

(3) 不同：第一，法院在适用公共秩序保留时起着重要作用。而法律规避中，当事人的作用是主导性的。第二，公共秩序保留制度中涉及的是“公共秩序”或者“公共政策”。而在法律规避中，从规避的对象来看，当事人规避的法律必须是冲突规范所援引的强行性或者禁止性的法规而非任意性的规范。

【参考资料】《国际私法新论》，韩德培主编，武汉大学出版社 1997 年版；《国际私法》，黄进主编，法律出版社 1999 年版；《肖永平论冲突法》，肖永平著，武汉大学出版社 2002 年版；《国际私法原理》，肖永平著，法律出版社 2003 年版。

六、司法实务题（每题 5 分，共 20 分）

1. 一重庆公司与一英国公司在香港签订了一项合同，后来因为履行问题发生纠纷，重庆公司诉讼至重庆市某人民法院，重庆市某人民法院根据最密切联系原则应该适用英国法，而英国的冲突规范规定应该适用中国法。如果你是审理本案的法官，应当如何处理？为什么？

【参考答案】适用英国法，我国法律在合同领域不实行反致。

2. 一中国公司与一 A 国人 B 在上海签订了一份合同，后来因为 B 无力履行合同，中国公司诉诸于上海市某人民法院。审理中，B 以其签订合同的时候只有 19 岁，A 国法律规定 20 岁为成年年龄为由，认为自己没有缔约能力。并且主张合同无效。你认为上海市某人民法院是否应当支持 B 的主张？为什么？

【参考答案】不支持。根据我国法律规定，如果根据我国法律有行为能力，但是根据其本国法没有行为能力，应当适用我国法律，认定其有行为能力。

3 中国 s 市中级人民法院在审理一起涉外民事案件的时候，按照我国的冲突规范应当适用 D 国法律，但是该国为多法域的国家，s 市的人民法院遂以冲突规范的连接点（行为地）直接确定 F 法域的法律为准据法并且予以适用。你认为 S 市中级人民法院的做法是否正确？为什么？

【参考答案】正确。只要通过冲突规范可以直接确定准据法，就可以适用该冲突规范的规定。

4. 中国 S 市的 W 公司是英国 P 公司在中国设立的具有中国法人资格的外商独资企业。1999 年 9 月 10 日，P 公司因为资不抵债向英国法院申请破产，在清算过程中，P 公司的债权人要求英国法院将 w 公司的财产也作为破产财产处理。同年 12 月 1 日，P 公司董事长将债权人的这一要求告知 w 公司。并且要求 w 公司采取法律对策，如果你是 w 公司聘请的常年法律顾问，应该向 w 提出何种建议？为什么？

【参考答案】我国倾向于采取属地破产主义，因为 w 公司是具有中国国籍的法人，在英国的破产宣告对 w 公司不具有效力，不能把 w 公司也作为破产财产。

【参考资料】《国际私法新论》，韩德培主编，武汉大学出版社 1997 年版；《国际私法》，黄进主编，法律出版社 1999 年版；《肖永平论冲突法》，肖永平著，武汉大学出版社 2002 年版；《国际私法原理》，肖永平著，法律出版社 2003 年版。