

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920060152996

UDC _____

厦 门 大 学

博 士 学 位 论 文

国际民事诉讼中的拒绝管辖问题研究

A Study on Declining Jurisdiction in
International Civil Procedure

吴 一 鸣

指导教师姓名: 徐崇利 教授

专 业 名 称: 国际法学

论文提交日期: 2009年6月

论文答辩时间: 2009年7月

学位授予日期: 2009年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2009年 6 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

传统上,国际民事诉讼管辖权被认为与国家主权和国家利益息息相关,因此,国际民事诉讼管辖权立法的国际协调较为困难,更多地表现为国内立法。然而,有关国内立法从总体上表现出自主性、分散性和扩张性的特点,不仅与国际民事诉讼的目的及国际私法的本位相违背,而且从根本上不利于保护国际民事交往中私人主体的利益。有鉴于此,本文以拒绝管辖制度为研究对象,通过对比英美法系和大陆法系的不同制度,寻求二者间共同的主导性价值取向,并在此基础上为拒绝管辖制度在中国的构建提出意见及建议。

除导论及结语外,主文共分为五章。

第一章是对拒绝管辖制度基本理论问题的研究,主要涉及拒绝管辖之理论来源、现实背景和本位三个问题。首先,本章对国际私法三大学派——国际主义学派、国家主义学派和比较法学派——的基本立场和研究方法进行了比较和分析,由此提出拒绝管辖体现了比较法学派的重要思想。其次,本章提出拒绝管辖的现实背景是全球化这一客观现实。全球化带来了法学思维方式的转变,也改变了对主权与管辖权的传统认识。拒绝管辖的观念及做法正是全球化时代下国际民事诉讼管辖权行使的新体现。最后,在对国际民事诉讼管辖权所体现的各种利益进行分析,并对国际私法的本位进行探讨之后,本文提出拒绝管辖制度应当以私人利益保护为其本位。

第二章探讨了拒绝管辖之具体制度一——不方便法院原则。本章首先介绍了两大法系的具体制度。其次,在对一般正义与个别正义、程序正义与实体正义的关系进行探讨之后指出,国际民事诉讼管辖权也涉及以上诸种正义,不方便法院原则应当以衡平为其主导性价值取向。最后,围绕着不方便法院原则的衡平价值取向,对两大法系的相关制度进行比较和评价。

第三章探讨了拒绝管辖之具体制度二——一事一诉。本章首先对国际平行诉讼的含义、类型、成因及利弊进行了概述,并对国际平行诉讼的现有规制模式进行了归纳和介绍。其次,指出一事一诉应当以效益为主导性价值取向,对国际平行诉讼的法律规制既要考虑到诉讼过程的经济也要考虑到诉讼结果的公正。最后,围绕效益这一价值取向,对现有各种不同模式进行分析并提出了相关的完善

建议。

第四章探讨了拒绝管辖之具体制度三——协议管辖。本章首先介绍了英美法系、大陆法系和《选择法院协议公约》的相关规定；然后指出协议管辖制度应当以自由为主导性价值取向，这是民事诉讼中处分权和私法自治的体现；最后，分析了两大法系和《选择法院协议公约》的相关规定，并指出这些规定从总体上来说均体现了自由的价值取向。

第五章则是在前文对拒绝管辖制度理论探讨与制度比较的基础上，结合中国的国情，对我国拒绝管辖制度的构建和完善提出建议。总体来看，中国的国际民事诉讼管辖制度深受传统权力理论的影响，存在着超常管辖与扩张管辖的情形，并缺乏在一定条件下主动拒绝管辖的整体意识。因此，应当以前文所提出的拒绝管辖之具体制度的主导性价值取向为中心，合理借鉴两大法系的有益做法，并结合本国的法律传统和司法实践构建中国的拒绝管辖制度。

关键词：国际民事诉讼；管辖权；拒绝管辖；私人利益保护

ABSTRACT

Traditionally, international civil jurisdiction is considered to be closely related to sovereignty and national interests. For this reason, the international harmonization of the legislation in the field of international civil jurisdiction has encountered many difficulties and thus domestic legislation plays a significant role in this arena. However, as the domestic legislation bears the intrinsic features of being autonomous, independent and non-uniform, the governance of international civil jurisdiction based on domestic laws will inevitably bring about the contradiction with the general purpose of international private law and go against the need to protect rights of private parties in the international civil activities. In the view of this, the paper focuses on the declining jurisdiction by comparing the rules in two legal systems which aims to provide suggestion to the legislature in China in establishing the rules of declining jurisdiction.

In addition to introduction and conclusion, the full text is divided into five chapters.

Chapter I discusses the basic theory of declining jurisdiction, mainly including its theoretical basis, legislation background and basis. The first part introduces three major schools of international private law - internationalism, nationalism and comparative law school. Based on the analysis and comparison, it is shown that the declining jurisdiction reflects the theory of comparative law school. Secondly, it puts forward the declining jurisdiction came into being under the background of globalization which not only brought forth the transformation of the ways in legal thinking but also changed the traditional understanding of sovereignty and jurisdiction. The idea and practice of declining jurisdiction reflects the latest development in the exercise of international civil jurisdiction in the setting of globalization. Thirdly, the article analyzes the various interests in international civil jurisdiction, explores the basis of private international law and puts forward that the protection of private interests should be the basis of declining jurisdiction.

Chapter II discusses one of specific rules of declining jurisdiction - the doctrine of forum non conveniens. Firstly, it introduces the rules in two legal systems. Secondly, it explores the relationship between general justice and individual justice, procedural justice and substantive justice, and then points out equity rather than others shall be the leading value orientation for the doctrine of forum non conveniens. Finally, from the perspective of equity, it makes comparison and evaluation of the doctrine of forum non conveniens in two legal systems.

Chapter III discusses the second specific rule of declining jurisdiction, i.e one case one litigation. The article first introduces the concept, categories, causes, pros and cons of the international parallel litigation, and then summaries the legal regulatory patterns of international parallel litigations. Secondly, the article puts forward that the efficiency should be the leading value orientation of the legislation of parallel litigation, which means it should take into account not only economic effects of the proceedings, but also the fairness of the outcome. Finally, the article analyzes a variety of existing models and provides suggestions for the perfection in rules based on the value of efficiency.

Chapter IV is about the third specific rule of declining jurisdiction, i.e. jurisdiction by agreement. First, the article introduces the provisions in common law system, civil law system and the "Convention on Choice of Court Agreements". Then the article points out that the system of jurisdiction by agreement should be established based on the respect of freedom, which reflects the right of disposition in civil litigation and the autonomy of private law. Finally, the article analyzes the rules in two legal systems and the provisions in the "Convention on Choice of Court Agreements" and draws the conclusion that all these provisions in general reflect the respect of freedom.

Chapter V provides the suggestions to establish and polish the system of declining jurisdiction in China which is based on previous research and combines China's reality. In general, the system of China's international civil jurisdiction has been deeply impacted by the traditional theory of power and there are provisions which may lead to exorbitant jurisdiction or excessive jurisdiction. Meanwhile, the

awareness of declining jurisdiction under certain circumstances in China has been weak. It is suggested in this paper that to build the system of declining jurisdiction in China, full attention shall be paid to the core values proposed above. It is necessary to make reference to the existing approach of two legal systems and combine with China's legal tradition and current judicial practice.

Key Words: International Civil Procedure; Jurisdiction; Declining Jurisdiction; Protection of Private Interests

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

缩略语表

《管辖权公约（草案）》	1999 年海牙《民商事管辖权和外国判决公约》（草案）
《布鲁塞尔公约》	1968 年布鲁塞尔《民商事管辖权和判决执行公约》
《卢加诺公约》	1988 年卢加诺《民商事管辖权和判决执行公约》
《布鲁塞尔规则》	2000 年欧盟理事会《民商事管辖权和判决承认与执行规则》
《关于碰撞的国际公约》	1952 年布鲁塞尔《关于碰撞中民事管辖权若干规则的国际公约》
《统一船舶碰撞公约》	1977 年《统一船舶碰撞中有关民事管辖权、法律选择、判决的承认和执行方面若干规则的公约》
《民事诉讼法》	《中华人民共和国民事诉讼法》
《若干问题的意见》	1992 年《最高人民法院关于适用〈中华人民共和国民事诉讼法〉若干问题的意见》
FGG	Gesetz Ober Die Angelegenheiten Der Freiwilligen Gerichtsbarkeit(Code of Non-Contentious Proceedings) 德国非诉事务法
ZPO	Zivilprozessordnung(Code of Civil Procedure) 德国民事诉讼法

厦门大学博硕士学位论文摘要库

目 录	
导 论	1
第一节 拒绝管辖：问题之源起	1
一、国内立法的特点与后果.....	1
二、国际公约：统一化的解决方式.....	5
三、拒绝管辖：协调化的解决方式.....	8
第二节 研究现状、内容与方法	9
一、研究现状.....	9
二、研究内容.....	11
三、研究方法.....	12
第一章 拒绝管辖之基本理论问题	15
第一节 拒绝管辖的概述	15
一、拒绝管辖与拒绝司法的区分.....	15
二、拒绝管辖的类型.....	18
三、拒绝管辖的意义.....	19
第二节 拒绝管辖的理论来源：比较法学派的思想	22
一、国际主义学派.....	22
二、国家主义学派.....	28
三、比较法学派.....	34
四、各学派基本立场和研究方法的比较和评价.....	40
五、拒绝管辖：比较法学派思想的重要体现.....	48
第三节 拒绝管辖的现实背景：全球化	50
一、全球化、法律全球化、全球化与法律.....	50
二、全球化背景下法学思维方式的转变.....	53
三、全球化背景下对主权与管辖权的新认识.....	57
四、拒绝管辖：全球化背景下国际民事诉讼管辖权行使的新体现.....	62
第四节 拒绝管辖制度的本位：私人利益保护	67

一、国际民事诉讼管辖权中的利益体现.....	68
二、国际私法的本位.....	74
三、拒绝管辖：私人利益保护的具体体现.....	81
本章小结	84
第二章 拒绝管辖之具体制度一：不方便法院原则	87
第一节 与不方便法院原则相关的概念	87
一、挑选法院.....	87
二、自由裁量权.....	92
第二节 不方便法院原则的具体制度	93
一、英美法系的具体制度.....	93
二、大陆法系的具体制度.....	100
三、本节小结.....	104
第三节 不方便法院原则的主导性价值取向：衡平	105
一、程序正义与实体正义.....	105
二、一般正义与个别正义.....	108
三、国际民事诉讼管辖权与正义的实现.....	111
四、不方便法院原则的衡平价值取向.....	117
第四节 两大法系具体制度的比较及评价	119
一、两大法系不方便法院原则的共性功效.....	120
二、两大法系不方便法院原则的个性差异.....	122
三、不方便法院原则的弊端及对其正确认识.....	124
四、对两大法系不方便法院原则的评价.....	127
本章小结	128
第三章 拒绝管辖之具体制度二：一事一诉	131
第一节 国际平行诉讼的概述	131
一、国际平行诉讼的含义和类型.....	131
二、国际平行诉讼的成因.....	132
三、国际平行诉讼的利弊.....	133
第二节 一事一诉的具体制度	134

一、英美法系的自由裁量模式.....	134
二、大陆法系的承认预期模式.....	144
三、欧盟的先受理模式.....	148
四、本节小结.....	149
第三节 一事一诉的主导性价值取向：效益	149
一、诉讼效益.....	149
二、国际民事诉讼管辖权与国际民事诉讼的效益.....	152
三、一事一诉的效益价值取向.....	154
第四节 不同规制模式的效益分析与完善	156
一、英美法系自由裁量模式的效益分析.....	157
二、大陆法系承认预期模式的效益分析.....	158
三、欧盟先受理模式的效益分析.....	158
四、三大模式的效益比较.....	160
五、承认预期模式下技术性难题的改进.....	162
本章小结	168
第四章 拒绝管辖之具体制度三：协议管辖	171
第一节 概述	171
一、协议管辖与管辖协议的概念.....	171
二、管辖协议的种类.....	171
第二节 协议管辖的具体制度	173
一、英美法系的具体制度.....	173
二、大陆法系的相关制度.....	181
三、《选择法院协议公约》的具体规定.....	187
第三节 协议管辖的主导性价值取向：自由	189
一、法的自由价值.....	189
二、协议管辖制度的自由价值取向.....	192
三、协议管辖以自由为价值取向的制度表现.....	195
第四节 几种协议管辖制度的比较与评价	201
一、两大法系协议管辖制度的比较.....	201

二、两大法系协议管辖制度的融合——《选择法院协议公约》	204
本章小结	204
第五章 拒绝管辖制度在中国的构建	207
第一节 概述	207
一、中国国际民事诉讼管辖制度的立法现状	207
二、中国国际民事诉讼管辖制度的立法特点	208
三、中国拒绝管辖制度的概述	212
第二节 不方便法院原则在中国的构建	214
一、立法引入不方便法院原则的必要性	214
二、立法引入不方便法院原则的可行性	216
三、不方便法院原则的具体制度设计	218
第三节 一事一诉在中国的构建	220
一、立法现状	220
二、立法缺陷	221
三、立法完善	224
第四节 协议管辖制度在中国的构建	226
一、立法现状	226
二、立法缺陷	227
三、立法完善	231
本章小结	234
结 语	236
参考文献	238

CONTENTS

Introduction	1
Subchapter 1 Declining Jurisdiction: The Origin of The Problem.....	1
Section 1 Characteristic and Consequence of Domestic Legislation.....	1
Section 2 International Convention: Unified Solution.....	5
Section 3 Declining Jurisdiction: Harmonized Solution.....	8
Subchapter 2 Status, Content and Methods of Research.....	9
Section 1 Research Status	9
Section 2 Research Content	11
Section 3 Research Methods.....	12
Chapter 1 Basic Theoretical Issues of Declining Jurisdiction....	15
Subchapter 1 A Review of Declining Jurisdiction	15
Section 1 Distinction of Declining Jurisdiction and Denial of Justice	15
Section 2 Types of Declining Jurisdiction	18
Section 3 Meaning of Declining Jurisdiction.....	19
Subchapter 2 Theoretic Basis of Declining Jurisdiction: Ideas of	
Comparative Law School.....	22
Section 1 Internationalism School	22
Section 2 Nationalism School.....	28
Section 3 Comparative Law School.....	34
Section 4 Comparison and Evaluation of Basic Position and Research	
Methods of Various of Schools	40
Section 5 Declining Jurisdiction: An Important Manifestation of the Ideas in	
Comparative Law School.....	48
Subchapter 3 Background of Declining Jurisdiction: Globalization	50
Section 1 Globalization, Globalization of Law, Globalization and Law	50
Section 2 Changes of Way of Thinking in Law Under the Background of	
Globalization.....	53

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库