

学校编码: 10384

分类号 \_\_\_\_\_ 密级 \_\_\_\_\_

学 号: 200408031

UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

海上运输货损货差案件主体问题研究  
——兼论我国海商法的相关修改

Study on Subjects in Loss and Damage of  
Goods Cases in Transportation by Sea  
——and Legislative Proposals to Maritime Law PRC

陈 悦

指导教师姓名: 何丽新 副教授  
专业名称: 民商法学  
论文提交日期: 2007年4月  
论文答辩时间: 2007年 月  
学位授予日期: 2007年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2007年4月

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，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的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：陈悦

年 月 日

厦门大学博硕

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在          年解密后适用本授权书。

2、不保密（  ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：      陈悦      日期：      年   月   日

导师签名：                      日期：      年   月   日

## 内 容 摘 要

在国际贸易往来兴旺发达的现今社会，海上运输做为最经济实惠的运输方式，在货物的流转过程中发挥着重大的作用。同时航运业又是风险系数比较高的行业，因此货损货差在航运过程中频繁发生。我国作为货主国家，货损货差发生后，若货主不能通过诉讼有效地维护其自身利益，必然极大的损害到我国广大货主的利益，并进而对制造业和贸易业造成不利影响。

但是，在我国海商法下，由于对主体规定的不完善，导致在司法实践中，各级法院在货损货差诉讼中，对有索赔权的主体以及应承担责任的主体的认定各不相同，判决依据亦不同。鉴于此，笔者认为有必要对货损货差案件的主体作一个梳理，并就其中相关问题进行研究。

本文除了前言和结论，分为三章：

第一章，阐述货损货差索赔权的主体，包括提单持有人、托运人、收货人和行使保险代位权的保险人。对各个主体进行了界定，讨论了上述主体之间的关系，以及各自享有索赔权的基础等。

第二章，论述承担货损货差的责任主体。相对第一章的权利主体，第二章对义务主体进行梳理。包括承运人，实际承运人，承运人的代理人、受雇人，这些主体的责任基础，以及他们之间的责任分担方式。同时对实践中争议比较多的港口经营人、国际货运代理人的法律性质问题作出分析。

第三章，结合司法现状和国际立法趋势，完善我国海商法。首先剖析了我国《海商法》目前对货损货差主体的规定存在的问题，然后研究了 UNCITRAL《运输法草案》对主体及相关规定的立法趋势。将我国修改海商法的主导思想界定在维护货主利益上，对完善我国海商法的相关规定提出建议。包括引进相关概念，对已有制度进行完善等，并对与主体进行货损货差索赔相关的诉权问题提出立法建议。

**关键词：**货损货差案件；主体；立法建议

## ABSTRACT

Nowadays international trade is quite flourishing, and transportation by sea plays as the most convenient and favorable manner in the international trade. But there are high risks since loss and damage of goods often occurs in the transportation by sea. If consignors can not protect their interest by lawsuit when it happens, their will be greatly harmed, what's more, the commerce and manufacturing will too.

The regulations of Maritime Law PRC on subjects are not sound, which puzzles courts on determining which subject has the right to claim for compensation and which subject has the liability of compensation. So it is necessary to analyze subjects and study on other concerned matters.

There are three chapters besides Preface and Conclusion:

Chapter 1 analyzes the right subjects, including Holder, Shipper, Consignee and Insurer. Writer defines these subjects, researches into their relations and the basis of their right to claim for compensation.

Chapter 2 analyzes the obligation subjects, including Shipper, Actual Shipper, and their Employee and Agent. Writer studies their basis to fulfill the compensation liability, researches into how liability is divided among these subjects, and discusses legal characteristics of Transport Terminal Operator and Freight Forwarders.

Chapter 3 analyzes the cases about loss and damage of goods, and the legislative trend of UNCITRAL Draft Instrument on Transport in order to consummate Maritime Law PRC. Writer discusses the defect of Maritime Law PRC on subjects, studies the legislative trend of UNCITRAL Draft Instrument on Transport, and bring forward legislative proposals to consummate Maritime Law PRC on the principle of protecting the interest of Consignor primarily, which includes introducing new concepts, remedying existing rules, and giving legislative proposals about the subjects' right to sue for compensation.

**Key Words:** Litigation of Compensation for Loss and Damage of Goods; Subject; Legislative Proposal.

## 目 录

前 言.....	错误！未定义书签。
第一章 货损货差索赔的权利主体.....	错误！未定义书签。
第一节 提单持有人.....	错误！未定义书签。
一、 提单持有人的界定.....	错误！未定义书签。
二、 提单持有人索赔权的依据.....	错误！未定义书签。
第二节 托运人.....	错误！未定义书签。
一、 托运人的界定.....	错误！未定义书签。
二、 托运人与提单持有人的关系.....	错误！未定义书签。
三、 未签发提单情况下托运人的索赔权.....	错误！未定义书签。
四、 签发提单情况下托运人的索赔权.....	错误！未定义书签。
第三节 收货人.....	错误！未定义书签。
一、 收货人的界定.....	错误！未定义书签。
二、 实践中对收货人的识别.....	错误！未定义书签。
三、 收货人与提单持有人、托运人的关系.....	错误！未定义书签。
四、 收货人的货损货差索赔权.....	错误！未定义书签。
第四节 保险人.....	错误！未定义书签。
一、 保险人索赔权基础.....	错误！未定义书签。
二、 代位求偿案件中的误区.....	错误！未定义书签。
三、 保险人取得代位权的要件.....	错误！未定义书签。
第二章 承担货损货差赔偿的责任主体.....	错误！未定义书签。
第一节 承运人.....	错误！未定义书签。
一、 承运人的归责原则与免责事项.....	错误！未定义书签。
二、 承运人本人的界定.....	错误！未定义书签。
三、 火灾免责中举证责任的分配.....	错误！未定义书签。
第二节 实际承运人.....	错误！未定义书签。
一、 实际承运人的界定.....	错误！未定义书签。
二、 实际承运人的责任基础.....	错误！未定义书签。

三、 实际承运人和承运人的责任分配.....	错误！未定义书签。
<b>第三节 承运人、实际承运人的代理人或受雇人 .....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
一、 承运人、实际承运人的代理人、受雇人的界定.....	错误！未定义书签。
二、 承运人、实际承运人的代理人、受雇人的责任.....	错误！未定义书签。
三、 承运人、实际承运人的代理人、受雇人的责任承担方式.....	错误！未定义书签。
<b>第四节 港口经营人 .....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
一、 港口经营人的法律性质.....	错误！未定义书签。
二、 港口经营人的责任.....	错误！未定义书签。
<b>第五节 国际货运代理人 .....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
一、 国际货运代理人的概念.....	错误！未定义书签。
二、 国际货运代理人的责任.....	错误！未定义书签。
<b>第三章 结合司法现状与国际立法趋势完善我国海商法.....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
<b>第一节 我国货损货差索赔权主体和责任主体问题剖析.....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
一、 对提单持有人界定不清.....	错误！未定义书签。
二、 对托运人定义规定不完善.....	错误！未定义书签。
三、 实际承运人定义界定不合理.....	错误！未定义书签。
<b>第二节 UNCITRAL《运输法草案》关于主体的立法趋势.....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
一、 UNCITRAL《运输法草案》就主体及其相关规定.....	错误！未定义书签。
二、 UNCITRAL《运输法草案》对主体规定的特点及借鉴意义.....	错误！未定义书签。
<b>第三节 完善我国海商法主体制度的指导思想 .....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
一、 我国在近期以及较长的时间内主要是货主国家.....	错误！未定义书签。
二、 货主与船方的利益分析.....	错误！未定义书签。
三、 我国海商法修订中应着重维护货主利益.....	错误！未定义书签。
<b>第四节 借鉴 UNCITRAL《运输法草案》完善我国海商法主体制度.....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>

一、 对主体概念的修订建议.....	错误！未定义书签。
二、 对火灾免责举证责任分配的修订建议.....	错误！未定义书签。
三、 确定诉权主体的立法建议.....	错误！未定义书签。
<b>结 论.....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>错误！未定义书签。</b>

厦门大学博硕



**CONTENTS**

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter 1 The Subject Having Right to Claim for Compensation when Loss and Damage Occurs</b> .....	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 Holder</b> .....	<b>2</b>
Section 1 The Definition of Holder .....	2
Section 2 The Basis of Holder's Right to Claim for Compensation .....	4
<b>Subchapter 2 Shipper</b> .....	<b>6</b>
Section 1 The Definition of Shipper .....	6
Section 2 The Relationship between Shipper and Holder .....	6
Section 3 Shipper's Right to Claim for Compensation under B/L Unissued .....	7
Section 4 The Shipper's Right to Claim for Compensation under B/L Issued .....	7
<b>Subchapter 3 Consignee</b> .....	<b>11</b>
Section 1 The Definition of Consignee .....	11
Section 2 How to Recognize Consignee in Transportation .....	11
Section 3 The Relationship among Consignee, Holder and Shipper .....	12
Section 4 Consignee's Right to Claim for Compensation .....	14
<b>Subchapter 4 Insurer</b> .....	<b>15</b>
Section 1 The Basis of Insurer's Right to Claim .....	15
Section 2 The Wrong Idea in Case of Subrogation .....	16
Section 3 The Conditions for Subrogation .....	17
<b>Chapter 2 Subjects to Fulfill Compensation</b> .....	<b>20</b>
<b>Subchapter 1 Carrier</b> .....	<b>20</b>
Section 1 The Doctrine of Liability Fixation and Exemption .....	20
Section 2 The Definition of Actual Fault of the Carrier .....	21
Section 3 The Distribution of Proof Burden .....	23
<b>Subchapter 2 Actual Carrier</b> .....	<b>24</b>
Section 1 The Definition of Actual Carrier .....	24
Section 2 The Basis of Liability of Actual Carrier .....	26
Section 3 The Distribution of Liability between Carrier and Actual Carrier .....	27
<b>Subchapter 3 Agents and Employees of Carrier and Actual Carrier</b> .....	<b>28</b>
Section 1 The Definition of Agents and Employees .....	28
Section 2 The Liability of Agents and Employees .....	28

---

Section 3 The Manner to Fulfill the Liability of Agents and Employees.....	28
<b>Subchapter 4 Transport Terminal Operator .....</b>	<b>29</b>
Section 1 The Definition of Transport Terminal Operator .....	29
Section 2 The Liability of Transport Terminal Operator .....	31
<b>Subchapter 5 Freight Forwarders .....</b>	<b>31</b>
Section 1 The Definition of Freight Forwarders .....	31
Section 2 The Liability of Freight Forwarders .....	33
<b>Chapter 3 To Consummate Maritime Law PRC by the Basis of</b>	
<b>Cases and UNCITRAL Draft .....</b>	<b>34</b>
<b>Subchapter 1 Analysis on the Right and Liability Subjects of Maritime Law PRC</b>	
.....	<b>34</b>
Section 1 The Vague Definition of Holder .....	34
Section 2 The Defective Definition of Shipper .....	35
Section 3 The Fallacious Definition of Actual Carrier .....	35
<b>Subchapter 2 The Legislative Trend of UNCITRAL Draft Instrument on</b>	
<b>Transport about Subjects .....</b>	<b>36</b>
Section 1 The Regulations of UNCITRAL Draft Instrument on Transport about	
Subjects .....	36
Section 2 Characteristic of Regulation of Subjects in UNCITRAL Draft and	
Legislative Proposals for Perfecting Maritime Law PRC.....	39
<b>Subchapter 3 The Principle to Perfect Maritime Law PRC .....</b>	<b>40</b>
Section 1 Now and in the Future the Consignor's Interest is more Important in	
Our Country .....	40
Section 2 The Relationship between Consignor and Shipper.....	41
Section 3 The Maritime Law should Protect the Interests of Consignor Primarily ...	42
<b>Subchapter 4 Legislative Proposal for Perfecting Maritime Law PRC.....</b>	<b>42</b>
Section 1 Legislative Proposals for Definition of Subjects.....	42
Section 2 Legislative Proposals for Distribution of Proof Burden.....	43
Section 3 Legislative Proposals for Confirming the Subjects Having Right to Sue	
.....	44
<b>Conclusion .....</b>	<b>47</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>48</b>

## 内 容 摘 要

在国际贸易往来兴旺发达的现今社会，海上运输做为最经济实惠的运输方式，在货物的流转过程中发挥着重大的作用。同时航运业又是风险系数比较高的行业，因此货损货差在航运过程中频繁发生。我国作为货主国家，货损货差发生后，若货主不能通过诉讼有效地维护其自身利益，必然极大的损害到我国广大货主的利益，并进而对制造业和贸易业造成不利影响。

但是，在我国海商法下，由于对主体规定的不完善，导致在司法实践中，各级法院在货损货差诉讼中，对有索赔权的主体以及应承担责任的主体的认定各不相同，判决依据亦不同。鉴于此，笔者认为有必要对货损货差案件的主体作一个梳理，并就其中相关问题进行研究。

本文除了前言和结论，分为三章：

第一章，阐述货损货差索赔权的主体，包括提单持有人、托运人、收货人和行使保险代位权的保险人。对各个主体进行了界定，讨论了上述主体之间的关系，以及各自享有索赔权的基础等。

第二章，论述承担货损货差的责任主体。相对第一章的权利主体，第二章对义务主体进行梳理。包括承运人，实际承运人，承运人的代理人、受雇人，这些主体的责任基础，以及他们之间的责任分担方式。同时对实践中争议比较多的港口经营人、国际货运代理人的法律性质问题作出分析。

第三章，结合司法现状和国际立法趋势，完善我国海商法。首先剖析了我国《海商法》目前对货损货差主体的规定存在的问题，然后研究了 UNCITRAL《运输法草案》对主体及相关规定的立法趋势。将我国修改海商法的主导思想界定在维护货主利益上，对完善我国海商法的相关规定提出建议。包括引进相关概念，对已有制度进行完善等，并对与主体进行货损货差索赔相关的诉权问题提出立法建议。

**关键词：**货损货差案件；主体；立法建议



## ABSTRACT

Nowadays international trade is quite flourishing, and transportation by sea plays as the most convenient and favorable manner in the international trade. But there are high risks since loss and damage of goods often occurs in the transportation by sea. If consignors can not protect their interest by lawsuit when it happens, their will be greatly harmed, what's more, the commerce and manufacturing will too.

The regulations of Maritime Law PRC on subjects are not sound, which puzzles courts on determining which subject has the right to claim for compensation and which subject has the liability of compensation. So it is necessary to analyze subjects and study on other concerned matters.

There are three chapters besides Preface and Conclusion:

Chapter 1 analyzes the right subjects, including Holder, Shipper, Consignee and Insurer. Writer defines these subjects, researches into their relations and the basis of their right to claim for compensation.

Chapter 2 analyzes the obligation subjects, including Shipper, Actual Shipper, and their Employee and Agent. Writer studies their basis to fulfill the compensation liability, researches into how liability is divided among these subjects, and discusses legal characteristics of Transport Terminal Operator and Freight Forwarders.

Chapter 3 analyzes the cases about loss and damage of goods, and the legislative trend of UNCITRAL Draft Instrument on Transport in order to consummate Maritime Law PRC. Writer discusses the defect of Maritime Law PRC on subjects, studies the legislative trend of UNCITRAL Draft Instrument on Transport, and bring forward legislative proposals to consummate Maritime Law PRC on the principle of protecting the interest of Consignor primarily, which includes introducing new concepts, remedying existing rules, and giving legislative proposals about the subjects' right to sue for compensation.

**Key Words:** Litigation of Compensation for Loss and Damage of Goods; Subject; Legislative Proposal.



<b>目 录</b>	
<b>前 言</b> .....	<b>1</b>
<b>第一章 货损货差索赔的权利主体</b> .....	<b>2</b>
<b>第一节 提单持有人</b> .....	<b>2</b>
一、 提单持有人的界定.....	2
二、 提单持有人索赔权的依据.....	4
<b>第二节 托运人</b> .....	<b>6</b>
一、 托运人的界定.....	6
二、 托运人与提单持有人的关系.....	6
三、 未签发提单情况下托运人的索赔权.....	7
四、 签发提单情况下托运人的索赔权.....	7
<b>第三节 收货人</b> .....	<b>11</b>
一、 收货人的界定.....	11
二、 实践中对收货人的识别.....	11
三、 收货人与提单持有人、托运人的关系.....	12
四、 收货人的货损货差索赔权.....	14
<b>第四节 保险人</b> .....	<b>15</b>
一、 保险人索赔权基础.....	15
二、 代位求偿案件中的误区.....	16
三、 保险人取得代位权的要件.....	17
<b>第二章 承担货损货差赔偿的责任主体</b> .....	<b>20</b>
<b>第一节 承运人</b> .....	<b>20</b>
一、 承运人的归责原则与免责事项.....	20
二、 承运人本人的界定.....	21
三、 火灾免责中举证责任的分配.....	23
<b>第二节 实际承运人</b> .....	<b>24</b>
一、 实际承运人的界定.....	24
二、 实际承运人的责任基础.....	26

三、 实际承运人和承运人的责任分配.....	27
<b>第三节 承运人、实际承运人的代理人或受雇人 .....</b>	<b>28</b>
一、 承运人、实际承运人的代理人、受雇人的界定.....	28
二、 承运人、实际承运人的代理人、受雇人的责任.....	28
三、 承运人、实际承运人的代理人、受雇人的责任承担方式.....	28
<b>第四节 港口经营人 .....</b>	<b>29</b>
一、 港口经营人的法律性质.....	29
二、 港口经营人的责任.....	31
<b>第五节 国际货运代理人 .....</b>	<b>31</b>
一、 国际货运代理人的概念.....	31
二、 国际货运代理人的责任.....	33
<b>第三章 结合司法现状与国际立法趋势完善我国海商法.....</b>	<b>34</b>
<b>第一节 我国货损货差索赔权主体和责任主体问题剖析 .....</b>	<b>34</b>
一、 对提单持有人界定不清.....	34
二、 对托运人定义规定不完善.....	35
三、 实际承运人定义界定不合理.....	35
<b>第二节 UNCITRAL《运输法草案》关于主体的立法趋势.....</b>	<b>36</b>
一、 UNCITRAL《运输法草案》就主体及其相关规定 .....	36
二、 UNCITRAL《运输法草案》对主体规定的特点及借鉴意义 .....	39
<b>第三节 完善我国海商法主体制度的指导思想 .....</b>	<b>40</b>
一、 我国在近期以及较长的时间内主要是货主国家.....	40
二、 货主与船方的利益分析.....	41
三、 我国海商法修订中应着重维护货主利益.....	42
<b>第四节 借鉴 UNCITRAL《运输法草案》完善我国海商法主体制度 .....</b>	<b>42</b>
一、 对主体概念的修订建议.....	42
二、 对火灾免责举证责任分配的修订建议.....	43
三、 确定诉权主体的立法建议.....	44
<b>结 论.....</b>	<b>47</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>48</b>



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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

廈門大學博碩