

2017 年国家司法考试

## 三国法冲刺讲义

编讲教师：王斌

内部讲义

翻印必究

## 国际法

### 考点 1：国际条约在中国国内的适用

- (1) 适用方式
  - ①直接适用
  - ②平行适用
  - ③转化适用
- (2) 条约与国内法冲突的解决
  - ①民商事范围内：条约与国内法不同，条约可以优先适用（知识产权领域的条约已经或需要转化为国内法的除外）
  - ②民商事范围外：能否直接适用，视法律的具体规定而定

1. 关于国际条约在中国国内的适用，下列说法错误的是？

- A. 中国缔结的任何国际条约均可在国内直接适用
- B. 根据我国有关规定，WTO 协议不能在中国法院直接适用
- C. 当国际条约与中国国内法有不同规定时，一律优先适用条约的规定
- D. 在民法涉及的范围内，国际条约与国内法规定不同时，除中国声明保留的条款外，一律优先适用条约的规定

### 考点 2：安理会的表决制度

- ①关于和平解决争端的决议：作为争端当事国的理事国不得投票；
- ②关于采取执行行动的决议：作为争端当事国的理事国可以投票，并且常任理事国可以行使否决权。

2. 甲乙两国因边界领土问题发生武装冲突，甲国为联合国安理会理事国。现安理会决定就甲乙两国边界争端通过相关决议，下列说法正确的是？

- A. 甲国作为争端当事国，对于安理会通过的相关决议不得投票
- B. 如决议内容要求甲乙两国立即停止使用武力，通过对话方式解决争端，甲国对该决议可以投票
- C. 如决议内容决定在甲乙两国边境地区设立禁飞区，则甲国对该决议可以投票
- D. 如甲国为安理会常任理事国，则不论决议内容如何，均可投票并可行使否决权

### 考点 3：河流制度

3. 关于河流制度，下列说法正确的是？

- A. 外国船舶在内河享有无害通过权
- B. 界河通常以主航道或河道中心线为界，相邻国家在界河上享有平等的航行权，渔民可在界河任何区域捕鱼
- C. 多国河流一般对所有沿岸国开放，非沿岸国船舶未经许可不得航行，多国河流的管理一般由沿岸国协商
- D. 国际河流一般允许所有国家的船舶特别是商船无害航行，国际河流的管理一般由条约规定的专门机构进行

### 考点 4：南极地区

4. 2017 年 5 月，第 40 届南极协商会议在北京开幕。根据《南极条约》，以下关于南极地区法律地位的说法中正确的是？

- A. 南极只用于和平目的，任何情况下均不得在南极地区使用军事人员和设施

- B. 甲国未加入《南极条约》，则其不享有在南极进行科学考察的自由
- C. 乙国在南极某区域建立科学考察站并树立国籍标志，则表明其对该区域提出了领土主张
- D. 南极协商会议由《南极条约》原始缔约国以及其他符合条件的加入国组成，会议每2年召开一次，交换有关情报，讨论有关南极的共同利益的问题

### 考点 5：海洋法

#### （一）领海

对领海内外籍船舶上的刑事案件，沿海国原则上不管，除非：

- (1) 罪行后果及于沿海国；
- (2) 扰乱当地安宁或沿海国良好秩序；
- (3) 打击毒品所必需；
- (4) 应船长、船旗国外交代表或领事请求（如经船长请求，沿海国采取措施前应通知船旗国外交代表或领事官员）。

5. “大风号”是在甲国注册由丙国船东所有的商船。根据海洋法公约，当“大风号”在乙国领海航行时，发生下列哪些行为，乙国可以管辖？

- A. “大风号”上的乙国船员约翰和丁国船员彼德因斗殴导致约翰重伤
- B. 根据情报，“大风号”上运有毒品
- C. 因船上发生刑事案件，丁国籍船长大卫请求乙国政府予以处理
- D. 因船上发生刑事案件，丙国驻乙国某地领事请求乙国政府予以处理

#### （二）大陆架

6. 根据海洋法公约及我国相关法律，以下关于大陆架的说法中正确的是？

- A. 沿海国对大陆架享有勘探、开发自然资源的专属性权利
- B. 沿海国对大陆架享有权利必须以宣告或有效占领为条件
- C. 大陆架的范围为自领海基线起算的 200 海里以内的海域
- D. 相邻或相向国家间大陆架的划界只能坚持等距离中间线原则

#### （三）国际航行海峡

7. 关于国际航行海峡的通过制度，下列说法错误的是？

- A. 如海峡中有公海或专属经济区的航道，则适用公海自由通过
- B. 适用无害通过的海峡，是由一国大陆和该国岛屿构成的海峡，且该岛屿向海的一面有一条在航行和水文特征方面同样方便的航道
- C. 对于某些海峡的通过制度制定有专门国际条约的，则适用该特别协定制度
- D. 过境通行仅针对船舶，在过境通行时应毫不迟疑地迅速通过

### 考点 6：外空法

8. 甲国从乙国发射基地发射宇宙飞船将宇航员大卫送上太空，下列与该太空活动相关的选项中，正确的是？

- A. 大卫将甲国国旗插上月球的土地，构成了甲国对该土地的先占
- B. 甲国如果只是在月球上设立军事基地和设施，但承诺绝不进行任何类型的核武器实验和军事演习，则不构成对《外空条约》的违反
- C. 甲国或乙国应当将其空间物体和宇航员载入其所保存的国内登记册，并向联合国秘书长报告
- D. 宇宙飞船在返回地球时，如在降落过程中对丙国地面设施造成大量损害，则甲、乙两国依各自的过错承担相应的责任

### 考点 7: 《联合国气候变化框架公约》巴黎协定》

9. 2015 年 12 月 12 日,《联合国气候变化框架公约》缔约方在巴黎气候变化大会上一致同意通过《巴黎协定》,为 2020 年后全球应对气候变化作出安排。以下关于该协定的说法正确的是?

- A. 协定确立了 2020 年以后以各国定期提交“国家自主贡献”方式的“自下而上”的减排机制
- B. 协定采取的是确定全球减排总量然后向各国摊派指标的“自上而下”的减排模式
- C. 重申公平原则、共同但有区别的责任原则、各自能力原则
- D. 重申 2°C 的全球温度升高控制目标,并且制定了具体的程序和机制

### 考点 8: 《国籍法》

10. 中国人张琴 1985 年到美国留学,毕业后在美国生活,1988 年生一子张力并送回国由其祖母抚养。1995 年张琴取得美国的定居资格,1999 年获准加入美国国籍。张力长大后一直与祖母生活在中国北京,现为中国海军现役军人。2015 年张琴要儿子去美国与其共同生活,并希望其加入美国国籍。根据中国《国籍法》,下列说法正确的是?

- A. 张琴加入美国国籍时即自动丧失了中国国籍
- B. 张琴仍具有中国国籍
- C. 张力若申请并获得美国国籍,其中国国籍自动丧失
- D. 张力可在获准加入美国国籍后,向中国有关部门申请退出中国国籍,中国有关部门应当批准

### 考点 9: 引渡

11. 甲国现向乙国提出请求,要求对当事人 A 予以引渡,甲乙两国之间没有关于引渡的条约。根据一般国际法规则,以下关于引渡的说法中错误的是?

- A. 如果 A 系乙国公民,则乙国有权拒绝引渡
- B. 如果 A 的行为根据乙国法律不认为是犯罪,乙国可以拒绝引渡
- C. 如果 A 犯下的罪行是刺杀外交代表,乙国可以“政治犯不引渡”为由拒绝引渡
- D. 如果乙国将 A 引渡给甲国后,甲国应丙国请求欲将 A 转引渡给丙国,则应征得乙国同意

12. 中国公民甲某十年前因走私犯案逃亡 A 国。A 国与中国没有引渡条约。A 国表示,如中国对甲某被指控犯罪有确凿证据,且承诺不对其判处死刑,则可将其引渡给中国。根据中国《引渡法》,下列判断正确的是?

- A. 引渡请求应通过中国外交部向 A 国提出
- B. 如情况紧急,可在正式提出引渡请求前,通过外交途径请求 A 国对甲某先行采取强制措施
- C. 中国对于上述引渡所附条件是否承诺,由最高人民检察院决定
- D. 如 A 国同意引渡,由中国公安机关负责对甲某的接收

### 考点 10: 《出境入境管理法》

13. 甲国公民安妮持旅游签证进入中国旅游,在签证已经过期的情况下,依然逗留在中国并找到临时工作。根据 2012 年《出境入境管理法》,下列选项中错误的是?

- A. 在申请签证过程中安妮弄虚作假或者不能保障在中国境内期间所需费用的,中国签证机关有权不予签发签证,且可以不说理由

- B. 如果安妮持联程客票搭乘甲国班机从上海过境前往日本, 在中国境内停留不超过 24 小时且不离开口岸, 可以免办签证
- C. 受某外语培训机构的邀请, 安妮即可以在中国境内从事外语培训工作
- D. 因非法居留, 安妮被遣送出境, 自被遣送出境之日起最长六个月内不准入境
14. 根据 2012 年《出境入境管理法》, 下列说法中正确的是?
- A. 外国船员及其随行家属登陆港口所在城市应申请临时入境手续, 临时入境期限不超过 15 天
- B. 外国船员及其随行家属在中国境内停留需要离开港口所在城市, 应办理外国人停留证件, 有效期最长为 200 天
- C. 外国人有未了结的民事案件或拖欠劳动者劳动报酬的, 可不准其出境
- D. 外国人工作类居留证件的有效期最短为 180 天, 最长为 5 年

### 考点 11: 外交关系与领事关系法

15. 甲乙两国建立外交关系, 互相在对方设立使馆。已知甲乙两国均为外交关系公约的缔约国, 根据公约, 下列行为符合公约的是?
- A. 甲国警察为调查一起杀人案件, 秘密扣押乙国使馆寄往本国的一份文件并进行检查
- B. 甲国驻乙国外交官艾某因涉嫌诈骗, 乙国警察对其住所进行了强行搜查
- C. 乙国驻甲国使馆的武官柯某因一起私人继承纠纷被某人诉至甲国法院, 柯某不能享有管辖豁免
- D. 如两国发生战争, 则外交人员的特权与豁免立即终止, 如甲国有证据证明乙国驻甲国参赞林某存在犯罪行为, 可立即对其进行逮捕

### 考点 12: 条约法

#### (一) 条约的缔结

16. 2016 年 4 月, 175 个国家的领导人或代表在纽约联合国总部签署了 A 协定, 甲乙两国均签署了该协定。2017 年 6 月, 乙国总统宣布准备退出 A 协定。根据《条约法公约》, 下列说法正确的是?
- A. 甲国副总理签署 A 协定, 无须出具全权证书
- B. 甲国代表签署 A 协定后, 甲国立法机关有义务批准该协定
- C. 除 A 协定明文规定允许一方退出协定外, 一般不经其他缔约国同意, 乙国不得单方面退出协定
- D. 如 A 协定中规定有当事国退出协定的权利, 乙国必须提前 12 个月通知其退出协定的意思

#### (二) 条约的解释

- |   |               |   |                              |
|---|---------------|---|------------------------------|
| { | 一般规则          | { | (1) 根据通常含义和上下文;              |
|   |               |   | (2) 符合条约的目的和宗旨;              |
|   |               |   | (3) 善意解释 (解释不能使一方不公平地优于另一方)。 |
| { | 两种以上文字的条约解释规则 | { | (1) 依作准文本进行解释;               |
|   |               |   | (2) 作准文本以外的条约译本仅供参考 (不能作准);  |
|   |               |   | (3) 作准文本有分歧 {                |
|   |               |   | ① 条约有规定的依规定;                 |

②条约没有规定的，各国只受本国文本约束。

17. 根据《维也纳条约法公约》，下列关于条约解释的说法正确的是？

- A. 对条约进行解释只需按照其通常含义进行
- B. 如经解释导致一方不公平地优于另一方，则违反了善意原则
- C. 如经解释意义仍不明确，可使用解释条约的补充资料，如谈判记录、历次草案等，这些材料对条约的解释具有决定性
- D. 对于两种以上文字的条约，应依作准文本进行解释，如作准文本之间发生分歧，在条约没有规定时，各国只受本国文本约束

### (三) 条约的保留

18. 甲、乙、丙、丁四国签订了一项条约，甲国在加入该条约时对其中的某条款提出保留，乙国接受了该项保留，丙国反对该项保留。根据《维也纳条约法公约》，以下说法错误的是？

- A. 如该项保留与条约的目的和宗旨不符，则甲国不得提出
- B. 在甲国与丙国之间，保留所涉规定不予适用
- C. 因丙国反对甲国提出的保留，则条约在两国之间不生效
- D. 保留经乙国接受，则对乙国而言，甲国即成为条约的当事国，甲国与乙国之间适用保留后的规定

### 考点 13：国际法院

19. 以下关于国际法院的说法中，正确的是？

- A. 国际法院的法官在联合国大会和安理会中分别独立进行选举，只要在两个机关都获得过简单多数票即可当选
- B. 如果一方拒不履行判决，另一方可以向联合国大会提起上诉
- C. 当事国在判决作出后，如发现能够影响判决的且在诉讼中不可能获知的新事实，可申请法院复核判决，申请复核应在新事实发现后 6 个月内，并在自判决之日起不超过 10 年内提出
- D. 判决书由全体法官一致通过，表决时法官不得弃权

### 考点 14：《联合国海洋法公约》的争端解决机制

20. 根据《联合国海洋法公约》，以下关于海洋争端解决的说法中正确的是？

- A. 争端方可以采取自行选择的任何和平方式，首先寻求通过达成协议解决争端
- B. 如通过和平方式解决争端失败，争端方可以选择国际法院、海洋法法庭、依附件七组成的仲裁庭和依附件八组成的特别仲裁庭解决争端
- C. 沿海国在专属经济区或大陆架上行使主权权利的争端可以不适用强制程序
- D. 对于海洋划界、领土争端、军事活动、涉及历史性海湾所有权的争端以及安理会正在行使管辖权的争端，缔约国可以通过书面声明排除强制程序的适用

### 考点 15：战时中立

- 中立国的义务
- (1) 不作为义务：中立国不得直接或间接向任何交战国提供军事支持或帮助；
  - (2) 防止义务：中立国有义务采取一切措施，防止交战国在其领土内从事与战争有关的行为；
  - (3) 容忍义务：中立国须容忍交战国根据战争法对其国家和人民采取的有关的

措施。

21. 下列关于战时中立的说法中，正确的是？
- 中立国有权与交战国中任何一方保持正常的外交和商务关系
  - 中立国不得直接或间接向任何交战国提供军事支持或帮助，但如果平等地给予交战双方则是允许的
  - 中立国可以允许交战国军队从本国过境
  - 如交战国对中立国的船舶进行临检，中立国可以拒绝或采取对抗措施

### 考点 16：战争的开始

22. 甲乙两国之间因领土问题发生战争，下列哪些表述不符合战争法规则？
- 两国间断绝经贸往来，并终止一切条约关系
  - 乙国士兵使用联合国或中立国的标志而使自己处于被保护的地位，这是战争法所允许的
  - 甲国可以将乙国战俘扣为人质以免受乙国攻击
  - 乙国对于其境内的甲国国家财产，除属于使馆的财产档案外，可以没收

## 国际私法

### 考区一 基本理论

#### 考点 1：基本概念

- 根据我国相关司法解释，以下属于涉外民事关系的是？
  - 中国公民和美国公民结婚
  - 两个中国公民结婚，其中一方的经常居所地位于意大利
  - 中国公民甲继承其叔父位于英国的财产
  - 两个中国公民在德国旅游期间发生冲突，一方将另一方随身物品毁损
- 下列属于有条件选择适用的冲突规范的是？
  - 遗产管理等事项，适用遗产所在地法律
  - 法律行为的方式适用完成地法律，也可以适用调整行为效力的法律
  - 收养的条件和手续，适用收养人和被收养人经常居所地法律
  - 夫妻人身关系，适用共同经常居所地法律；没有共同经常居所地的，适用共同国籍国法律

#### 考点 2：基本制度

- 根据我国法律和相关司法解释，以下关于“直接适用的法”的说法中，正确的是？
  - 法官适用此类法律规范无须冲突规范的指引
  - 当事人可以通过约定排除其适用
  - 中国涉及劳动者权益保护的法律规定属于直接适用的强制性规定
  - 中国涉及反垄断、反倾销的法律规定属于直接适用的强制性规定
- 根据我国《涉外民事关系法律适用法》及相关司法解释，下列说法正确的是？
  - 通过由当事人提供、条约途径、中外法律专家提供等合理途径仍不能获得外国法的，可以认定为不能查明外国法
  - 当事人应当提供外国法的，如其在法院指定的期限内无正当理由未提供该外国法，

可以认定为不能查明外国法

- C. 对于外国法律的内容，由法官依自身的理解确认
  - D. 涉外民事关系的法律适用涉及适用国际条约的，如条约与国内法规定不同，一律优先适用国际条约
5. 根据我国《涉外民事关系法律适用法》及相关司法解释，下列说法错误的是？
- A. 中国法律没有明确规定当事人可以选择涉外民事关系适用的法律，当事人选择适用法律的，该选择无效
  - B. 如双方协议选择的法律与案件中的涉外民事关系没有实际联系，则该选择无效
  - C. 当事人应在一审法庭辩论终结前协议选择或者变更选择适用的法律
  - D. 当事人在合同中援引尚未对中国生效的条约，如不违反中国社会公共利益或法律、法规的强制性规定，则法院可根据该条约的内容确定当事人之间的权利义务

## 考区二 国际民商事法律适用

### 考点 1：民事主体

自然人 { 一般：经常居所地法  
例外：行为地法（婚姻家庭、继承除外）  
宣告失踪或宣告死亡——自然人经常居所地法  
人格权的内容——权利人经常居所地法

6. 根据我国《涉外民事关系法律适用法》及相关司法解释，以下说法中正确的是？
- A. 宣告失踪或者宣告死亡，适用自然人国籍国法
  - B. 人格权的内容，适用权利人经常居所地法
  - C. 在婚姻家庭、继承案件中，如自然人依经常居所地法为无行为能力，依行为地法为有行为能力，适用行为地法
  - D. 自然人经常居所地，应为自然人连续居住 1 年以上且作为其生活中心的地方，包括因劳务派遣或公务在国外工作 1 年以上的地方

### 考点 2：代理

代理 { 法定代理/指定代理 { 代理内部关系（被代理人 V 代理人）——代理关系发生地法  
代理外部关系——代理行为地法  
委托代理——协议选择；未选择时，适用上述规则

7. 2016 年 6 月，中国作家韩某和香港出版人张某在上海签订委托代理合同，委托张某联系美国 M 电影公司将韩某的某部小说改编并摄制成电影。8 月，张某在美国纽约以韩某的名义与美国 M 电影公司签订著作权许可协议，允许 M 电影公司将该小说改编并在美国摄制成电影。现相关当事方就代理所涉事项发生纠纷诉至中国法院。依据《涉外民事关系法律适用法》，关于本案的法律适用，下列说法正确的是？

- A. 对于韩某和张某关于代理权限的争议，如双方协议选择适用美国法，则依其选择
- B. 对于韩某和张某关于代理权限的争议，如双方没有选择适用的法律，则适用中国法
- C. 对于美国 M 电影公司与张某之间就本案代理事项效力产生的争议，如双方没有选择适用的法律，法院应适用中国法
- D. 对于美国 M 电影公司与张某之间就本案代理事项效力产生的争议，如双方没有选择适用的法律，法院应适用美国法

## 考点 3: 信托

- 信托 { (1) 协议选择  
(2) 未选择——信托财产所在地法 / 信托关系发生地法

8. 英国男子麦克与中国女子李某的中国籍儿子先天残疾。2016年8月, 麦克夫妇在北京与天信信托公司签订财产监护信托协议, 将位于香港的一栋房产为其子设立财产监护信托。后双方因信托产生争议, 诉至中国某法院。关于本案的法律适用, 根据《涉外民事关系法律适用法》及相关司法解释, 如果当事人未就法律适用达成协议, 下列说法正确的是?

- A. 只能适用中国大陆地区的法律, 因为信托关系发生在北京  
B. 只能适用中国香港地区的法律, 因为信托财产位于香港  
C. 可以适用中国法或英国法  
D. 可以适用中国大陆地区的法律或香港地区的法律

## 考点 4: 物权

9. 根据我国相关法律, 关于物权的法律适用, 下列说法错误的是?  
A. 不动产物权可以适用当事人选择的法律  
B. 运输中的动产物权, 当事人没有选择的, 适用货物发送地法  
C. 权利质权适用质权实现地法  
D. 航空器优先权适用航空器国籍登记国法

## 考点 5: 债权

- 一般 { (1) 协议选择  
(2) 未选择: 最密切联系原则
- 消费者合同 { 一般: 消费者经常居所地法  
例外: 消费者选择 / 经营者在消费者经常居所地没有经营活动  
——商品、服务提供地法

10. 韩国人金某经常居所在上海。2016年3月, 金某去日本旅游期间在某商场购买了某品牌摄像机一部, 现因摄像机质量不合格与日本商场产生争议, 诉至我国某法院。根据《涉外民事关系法律适用法》, 关于该消费者合同应适用的法律, 下列选项正确的是?

- A. 适用韩国法, 因为金某是韩国人  
B. 适用日本法, 因为日本是商品提供地  
C. 如果金某选择适用日本法, 则适用日本法  
D. 如果该经营者在中国从未从事过相关经营活动, 则法院应适用日本法处理本案

## 考点 6: 票据关系

- 票据关系 { 票据当事人能力 { 一般——本国法  
例外——行为地法  
票据行为 { 一般——行为地法  
例外——支票的出票, 经当事人协议, 也可以适用付款地法

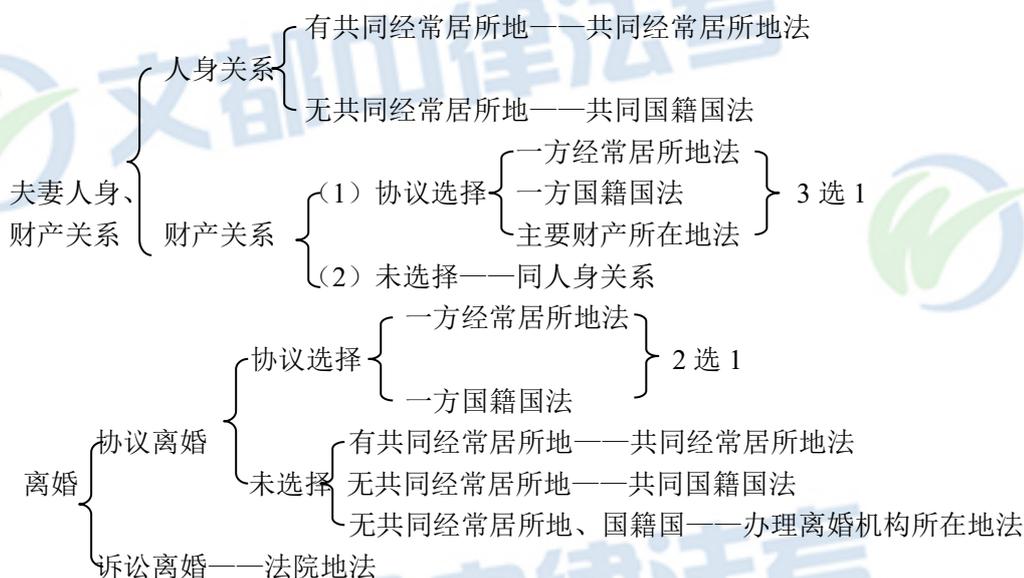
票据追索权行使期限——出票地法  
 持票人责任 } 付款地法  
 票据丧失时权利保全程序 }

11. 甲公司在中国签发一张以德国乙公司为受益人、以德国丙银行为付款人的汇票。乙公司在德国将该汇票背书转让给西班牙丁公司，丁公司向丙银行提示承兑时被拒绝。依照我国法律，关于此案的法律适用，下列哪些表述是错误的？

- A. 甲公司是否有签发该票据的能力应依德国法
- B. 该汇票的背书争议应适用西班牙法
- C. 该汇票出票时的记载事项适用中国法
- D. 丙银行拒绝承兑后，该汇票追索权的行使期限适用德国法

**考点 7：家庭**

(一) 婚姻



12. 美国人汤姆与英国人露西于 2006 年在德国相识并注册结婚，婚后两人一直居住在中国北京。2010 年，两人因感情不和而协议离婚。现双方因夫妻财产纠纷在中国法院起诉，法院在审理该案时首先要确定其协议离婚是否有效。根据《涉外民事关系法律适用法》，下列说法正确的是？

- A. 对于协议离婚，如双方协议选择适用英国法，则依其选择
- B. 对于协议离婚，如双方协议选择适用德国法，则依其选择
- C. 对于夫妻财产关系，如双方协议选择适用英国法，则依其选择
- D. 对于夫妻财产关系，如双方没有协议选择适用的法律，则适用中国法

(二) 监护



(三) 扶养



13. 2008 年美国公民珍妮和汤姆夫妇来到中国，收养了一名 6 岁的中国女孩李某，后