# 考点3 权利能力和行为能力（经常居所地）

（19:30-20:15）

**1.自然人权利能力和行为能力的法律适用**

（1）自然人的民事权利能力；自然人的民事行为能力；人格权的内容；宣告失踪或者宣告死亡，适用自然人**经常居所地**法律。

行为能力例外：经常居住地无，行为地有，适用**行为地**，但涉及婚姻家庭、继承的除外。

（2）对于自然人经常居所地的确定，自然人在涉外民事关系产生或者变更、终止时已经连续居住**一年以上且作为其生活中心的地方**，人民法院可以认定为涉外民事关系法律适用[法规](http://www.chinalawedu.com/falvfagui/%22%20%5Ct%20%22_blank%22%20%5Co%20%22%E6%B3%95%E8%A7%84)定的自然人的经常居所地，但**就医、劳务派遣、公务等情形除外**。”

**2.法人权利能力和行为能力的法律适用**

法人及其分支机构的**民事权利能力、民事行为能力、组织机构、股东权利义务**等事项，适用登记地法律。法人的主营业地与登记地不一致的，可以适用主营业地法律。

**考点4 物权关系的法律适用（20:15-21:00）**

1. **不动产物权适用不动产所在地法**
2. **动产物权**

1.协议选择

2.未选择：法律事实发生时动产所在地法

一般动产

1.协议选择

2.未选择：运输目的地法

运输中的动产

**3.** **有价证券：**有价证券权利实现地法律或；其他与该有价证券有最密切联系的法律

**4.权利质权：**权利质权适用质权设立地法

**5.船舶物权**

（1）船舶碰撞的损害赔偿：同旗，船旗国；异类，侵权行为地（**公海法院地**）

（2）船舶所有权、抵押权，适用船旗国法律。光船租赁抵押权，适用**原船舶登记国**的法律。

（3）船舶优先权，海事赔偿责任限制，适用受理案件的**法院所在地**法律。

（4）共同海损理算，适用**理算地**法律。

**4. 民用航空器物权**

（1）航空器所有权—航空器国籍登记国法

（2）航空器抵押权—航空器国籍登记国法

（3）航空器优先权—受理案件的法院所在地法

# 考点5 合同法律适用的规定（21:00-21:20）

**1.意思自治的具体适用**

**（1）选择方式：**当事人选择或者变更选择合同争议应适用的法律，应当以明示的方式进行。当事人可以**协议选择**合同适用的法律。当事人没有选择的，适用履行义务最能体现该合同特征的一方当事人**经常居所地**法律或者其他与该**合同有最密切联系**的法律。

**记忆口诀：法律选择不要求实际联系，明示即可，口头书面都可以；选择法院要求实际联系且书面**

（2）**选择时限：**当事人在**一审法庭辩论终结前**协议选择或者变更选择适用的法律的，人民法院应予准许。

（3）**默示选择：**各方当事人援引相同国家的法律且未提出法律适用异议的，人民法院可以认定当事人已经就涉外民事关系适用的法律作出了选择。

（4）**选择的范围：**一方当事人以双方协议选择的法律与系争的涉外民事关系没有实际联系为由主张选择无效的，人民法院不予支持。（不要求存在实际联系）

（5）**选择的限制：**在**中国领域内**履行的9类合同，适用中国法律：**中外**……合同

**2.特殊合同**

（1）消费者合同：适用消费者经常居所地法律；消费者选择适用商品、服务提供地法律或者经营者在消费者经常居所地没有从事相关经营活动的适用商品、服务提供地法律。

（2）劳动合同：劳动者工作地→难以确定劳动者工作地的，适用用人单位主营业地法律。**劳务派遣，可以适用劳务派出地法律**。

# 考点6 侵权行为的法律适用（21:20-21:50）

**1.一般侵权行为的法律适用**

**协议优先→共同经常居所地→侵权行为地**

**2.几类特殊侵权行为的法律适用**

**（1）产品责任的法律适用**

产品责任，适用被侵权人经常居所地法律；**被侵权人选择**适用侵权人主营业地法律、损害发生地法律的，或者侵权人在被侵权人经常居所地**没有从事相关经营活动**的，适用侵权人主营业地法律或者损害发生地法律。

**（2）网络侵权的法律适用**

通过网络或者采用其他方式侵害姓名权、肖像权、名誉权、隐私权等**人格权**的，适用被侵权人经常居所地法律。

**（3）航空侵权行为的法律适用**

民用航空器对地面第三人的损害赔偿，适用侵权行为地法律。民用航空器在**公海上空**对水面第三人的损害赔偿，适用受理案件的**法院所在地**法律。

**（4）侵犯人格权的法律适用**

通过网络或者其他方式侵害姓名权、肖像权、名誉权、隐私权等人格权的， **适用被侵权人经常居所地法律**

**（5）不当得利与无因管理**

不当得利、无因管理，适用**当事人协议选择适用的法律**。当事人没有选择的，适用**当事人共同经常居所地法律**；没有共同经常居所地的，**适用不当得利、无因管理发生地法律**

**（6）船舶侵权**

船舶碰撞的损害赔偿，适用侵**权行为地法律**。船舶在公海上发生碰撞的损害赔偿，适用受理案件的法院所在地法律。（同一国籍的船舶，不论碰撞发生于何地，碰撞船舶之间的损害赔偿适用船旗国法律）

海事赔偿责任限制，适用受理案件的法院所在地法律。

共同海损理算，适用理算地法。

# 考点7 婚姻与家庭关系的法律适用（21:50-22:16）

**一、婚姻关系的法律适用**

**1.结婚要件的法律适用**

（1）结婚条件（实质）：共同经常居所地→共同国籍国→一方当事人经常居所地或者国籍国缔结婚姻的，适用**婚姻缔结地**法律。

（2）结婚手续（形式）：符合婚姻缔结地法律、一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律的，均为有效。

**2.夫妻关系的法律适用**

（1）夫妻人身关系：共同经常居所地→共同国籍国

（2）夫妻财产关系：当事人可以协议选择（一方当事人经常居所地法律、国籍国法律或者**主要财产所在地**法律）→没有选择，共同经常居所地→共同国籍国法律。

**3．离婚的法律适用**

（1）协议离婚：协议选择（一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律）→没有选择：适共同经常居所地→共同国籍国→**离婚机构所在地**

（2）诉讼离婚：法院地法律。

**二、家庭关系的法律适用**

**1.父母子女关系的法律适用**

父母子女人关系：共同经常居所地→一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律中**有利于保护弱者权益**的法律。（没有提出父母子女谁是弱者）

**2.收养的法律适用**

（1）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。**（叠加适用）**

（2）收养的效力，适用收养时收养人经常居所地法律。

（3）收养关系的解除，适用收养时被收养人经常居所地法律或者法院地法律。

**3.扶养的法律适用**

扶养：一方当事人经常居所地法律、国籍国法律或者**主要财产所在地**法律中**有利于保护被扶养人权益**的法律。

**4.监护的法律适用**

监护：一方当事人经常居所地法律或者国籍国法律中**有利于保护被监护人权益**的法律。

**口诀：用钱的，加财产所在地；不用钱的，不加财产所在地**

**三、继承关系的法律适用**

**1.法定继承：**被继承人死亡时经常居所地法。但不动产：不动产所在地法

**2.遗嘱的适用**

（1）遗嘱方式：符合遗嘱人立遗嘱时或者死亡时经常居所地法律、国籍国法律或者遗嘱行为地法律的，遗嘱均为成立。

（2）遗嘱效力：遗嘱人立遗嘱时或者**死亡时经常居所地法律或者国籍国**法律。

**3.遗产管理：**遗产管理等事项，适用遗产所在地法律。

**4.无人继承财产的归属：**被继承人死亡时遗产所在地法律。

# 考点8 商事关系（22:16-22:23）

**一、票据关系的法律适用**

1.票据行为方式（背书、承兑、付款、保证）：**一般适用行为地法**

2.追索权行使期限：一般适用出票地法

3.持票人责任：一般适用付款地法

4.票据丧失时权利保全程序：一般适用付款地法

**二、代理、信托和时效**

1.诉讼时效：适用相关涉外民事法律关系应当适用的法律（**看实体关系适用什么法）**

2.代理：代理适用代理行为地法律，但被代理人与代理人的民事关系适用代理关系发生地法律。**当事人可以协议选择委托代理适用的法律**

3.信托：当事人可以协议选择信托适用的法律，没有选择适用信托财产所在地法或者信托关系发生地法律

# 考点9 国际商事仲裁（22:23-22:40）

**1.仲裁协议的法律适用（仲裁协议是独立的）**

（1）当事人选择→没有选择，适用**仲裁机构所在地**法律或者**仲裁地**法律。

（2）合同适用的法律和仲裁适用的法律是**分开的，二者不能合并适用。**

（3）当事人没有选择适用的法律，适用仲裁机构所在地的法律与适用仲裁地的法律将对仲裁协议的效力作出不同认定的，人民法院应当适用**确认仲裁协议有效的法律**。

（4）仲裁协议未约定仲裁机构和仲裁地，但根据仲裁协议约定适用的仲裁规则可以确定仲裁机构或者仲裁地的，应当予以认定。

（5）当事人什么都没有约定，适用**中国法律**认定该仲裁协议的效力。

**2.申请撤销仲裁裁决**

（1）对于中国的**涉外仲裁裁决**，当事人可以在收到裁决书之日起6个月内，向仲裁机构所在地的**中级**人[民法](http://www.chinalawedu.com/sifakaoshi/ziliao/minfa/%22%20%5Ct%20%22_blank%22%20%5Co%20%22%E6%B0%91%E6%B3%95)院申请撤销。撤销理由包括：**无前提；权利受损；违反规则；超裁或无权**

（2）中国法院只能撤销本国的仲裁裁决，**不能撤销外国的仲裁裁决**。

（3）承认与执行仲裁裁决，只有一个途径：**当事人直接**向被执行人住所地或者财产所在地的中级人[民法](http://www.chinalawedu.com/sifakaoshi/ziliao/minfa/%22%20%5Ct%20%22_blank%22%20%5Co%20%22%E6%B0%91%E6%B3%95)院申请。境外作出的**临时仲裁裁决**也适用此规定。

（4）承认执行外国法院判决的时候**两个途径：当事人直接/法院帮忙也可以**。