

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 12920061150540

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

2006 年《国际商事仲裁示范法》修订及
对中国仲裁立法与实践的影响

UNCITRAL Model Law with Amendments in 2006 and Its
Impacts on Chinese Arbitration Law and Practice

彭 蕾

指导教师姓名: 池漫郊 讲师

专业名称: 国际法学

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2009 年 4 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

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):

200 年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

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）：

200 年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

内 容 摘 要

2006 年联合国大会通过对《联合国贸易法委员会国际商事仲裁示范法》的修订，本次修改内容主要集中在仲裁协议的书面形式要求和临时措施两个方面。中国正在酝酿对仲裁法的修订，《示范法》的新规定对我国仲裁新立法具有极大的指导意义和重要性，因此我们有必要深入研究《示范法》修订案文，以把握国际商事仲裁的发展趋势，从而能够更好地完善我国仲裁法律制度。

本文共分为四章，主要采用比较分析的方法，根据联合国国际贸易法委员会第二工作组关于仲裁协议和临时措施的历届会议资料对《示范法》的新规定进行解析，并分析了我国仲裁相关法律制度的不足，在借鉴《示范法》的基础上，结合我国的实际情况，对我国仲裁相关法律制度的完善提出建议。

第一章简要介绍《示范法》的相关背景知识，包括其主要内容、特点、对世界各国仲裁立法的重要意义以及 2006 年修订的概况。

第二章阐述了《示范法》第 7 条“仲裁协议的定义和形式”修订的必要性和修订过程，具体分析了第 7 条两个备选案文的内容，并指出修订案文产生的矛盾和争议。

第三章重点讨论《示范法》第 17 条“临时措施与初步命令”。本章首先简要概述临时措施的定义、性质等，然后阐述第 17 条修订的必要性和修订过程、修订案文的结构和特点；接着深入分析第 17 条修订案文的每款规定，使得对临时措施和初步命令制度有一个完整和清晰的了解，并分析了修订给国际社会仲裁立法和实践带来的争议和影响。

第四章主要分析我国关于仲裁协议书面形式和临时措施的相关立法规定，指出与《示范法》相比存在的缺陷和不足，并提出相应的完善建议。

关键词：示范法；仲裁协议；临时措施；中国仲裁法

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

The United Nations General Assembly adopted "UNCITRAL (United Nations Commission on International Trade Law) Model Law on International Commercial Arbitration" with amendment in 2006. The Model Law focused mainly on the changes in two aspects: the written form of arbitration agreement and the arbitration of interim measures and preliminary orders. China is now planning to amend its arbitration law. So the new provisions in the Model Law are of great significance to Chinese arbitration law. Study in arbitration agreement and interim measures is necessary to grasp the developing trend of international commercial arbitration and to improve China's arbitration legal system as well.

This dissertation is divided into four chapters. New provisions and China's legal system deficiencies on arbitration are analyzed based on the documents and discussions of the previous sessions of UNCITRAL Working Group II. Proposals are also made to improve Chinese arbitration law considering both the Model Law and the situation of China.

Chapter One briefly introduces the background of the Model Law, including its main contents, features, significance as well as an overview of the amendment in 2006.

Chapter Two focuses on the issue of the definition and form of arbitration agreement contained in Article 7 of the Amendment of 2006 with due consideration given to the discussions of the UNCITRAL Working Group II. This chapter deals with both optional clauses of Article 7 in detail.

Chapter Three mainly discusses interim measures and preliminary orders contained in Article 17 of the Amendment of 2006 including the definition, precondition and type of interim measures. The chapter provides detailed analysis on all provisions of Article 17 and their impacts on international arbitration law.

Chapter Four deals with the related provisions on the written form of arbitration agreement and interim measures in Chinese Arbitration law with reference given to the 2006 Model law. This chapter also raised proposals for the improvement of Chinese Arbitration Law.

Key Words: Model Law; Arbitration Agreement; Interim Measures; Chinese Arbitration Law.

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 《国际商事仲裁示范法》概述	2
第一节 《示范法》的背景和目的	2
第二节 《示范法》的内容和特点	2
第三节 《示范法》的意义及其修订	3
一、《示范法》的意义	3
二、《示范法》的修订	4
第二章 《示范法》修订之一：仲裁协议的定义和形式（第 7 条）	6
第一节 仲裁协议书面形式概述	6
第二节 《示范法》第 7 条的修订背景	7
一、修订的必要性	7
二、修订的具体过程	9
第三节 《示范法》第 7 条的具体内容解析	10
一、备选案文一	10
二、备选案文二	12
第三章 《示范法》修订之二：临时措施与初步命令（第 17 条）	15
第一节 国际商事仲裁临时措施概述	15
一、临时措施的定义和作用	15
二、临时措施的性质和类型	16
第二节 《示范法》第 17 条的修订背景	16
一、修订的必要性	16
二、修订过程	18
三、修订案文的结构和特点	20
第三节 《示范法》第 17 条的具体内容解析	21

一、临时措施	21
二、初步命令	23
三、临时措施与初步命令的程序规则	28
四、临时措施的承认与执行	29
五、法院下令采取的临时措施	33
第四章 《示范法》对中国仲裁立法与实践的影响	35
第一节 中国仲裁立法体制概述	35
第二节 我国关于仲裁协议书面形式的立法及其完善	36
一、我国立法的具体规定	36
二、与《示范法》相比的不足	37
三、完善建议	38
第三节 我国关于临时措施制度的立法及完善	39
一、我国立法的具体规定	39
二、与《示范法》相比的不足	40
三、完善建议	41
结 语	44
参考文献	45

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Introduction to UNCITRAL Model Law on International Commercial Arbitration	2
Subchapter 1 Background and Objects	2
Subchapter 2 Contents and Features	2
Subchapter 3 Significance and Revisions	3
Section 1 Significance	3
Section 2 Revisions	4
Chapter 2 Amendment I: Definition and Form of Arbitration Agreement (Article 7)	6
Subchapter 1 Overview of the written form requirement of arbitration agreement	6
Subchapter 2 Background of Amendment	7
Section 1 Necessity of Amendment	7
Section 2 Process of Amendment	9
Subchapter 3 Analysis of Article 7	10
Section 1 Option 1	10
Section 2 Option 2	12
Chapter 3 Amendment II: Interim Measures and Preliminary Orders (Article 17)	15
Subchapter 1 Overview of Interim Measures in International Commercial Arbitration	15
Section 1 Definition and Function of Interim Measures	15

Section 2	Legal Nature and Types of Interim Measures	16
Subchapter 2	Background of Amendment	16
Section 1	Necessity of Amendment.....	16
Section 2	Process of Amendment.....	18
Section 3	Structure and Features of Amendment	19
Subchapter 3	Analysis of Article 17	21
Section 1	Interim Measures	21
Section 2	Preliminary Orders	23
Section 3	Procedure Rules of Interim Measures and Preliminary Orders.....	28
Section 4	Recognition and Enforcement of Interim Measures.....	29
Section 5	Court-ordered Interim Measures	33
Chapter 4	Impacts of UNCITRAL Model Law on Chinese	
	Arbitration Law	35
Subchapter 1	Overview of Chinese Arbitration Law	35
Subchapter 2	Written Form Requirement under Chinese Arbitration	
	Law	36
Section 1	The Provisions of Chinese Arbitration Law	35
Section 2	Comparison with UNCITRAL Model Law.....	36
Section 3	Proposal for Perfection	37
Subchapter 3	Interim Measures under Chinese Arbitration Law	39
Section 1	The Provisions of Chinese Arbitration Law	39
Section 2	Comparison with UNCITRAL Model Law.....	39
Section 3	Proposal for Perfection	41
Conclusion	44
Bibliography	45

前 言

联合国国际贸易法委员会（简称 UNCITRAL，贸法会）是联合国大会于 1966 年批准设立的，设立该委员会的目的在于促进国际贸易法的逐步协调和统一。贸易法委员会由大会选出的 60 个联合国成员国组成，这些成员国的构成代表了世界上各个不同地区及其主要法律、社会和经济制度。

当前，贸易法委员会已经成为联合国系统在国际贸易法领域的核心法律机构。联合国及其贸法会制定的 1958 年《承认及执行外国仲裁裁决公约》（以下简称 1958 年《纽约公约》）、1976 年《联合国国际贸易法委员会仲裁规则》（以下简称 1976 年《仲裁规则》）和 1985 年《联合国国际贸易法委员会国际商事仲裁示范法》（以下简称 1985 年《示范法》）构成了国际商事仲裁制度的法律框架，标志着国际商事仲裁制度的初步建立，对国际商事仲裁的发展起着积极作用。其中，1985 年《示范法》的诞生，是联合国继 1958 年《纽约公约》和 1976 年《仲裁规则》之后，对现代国际商事仲裁法的统一化和现代化所作出的又一卓越贡献，对当代各国的仲裁立法和仲裁实践及国际商事仲裁理论的发展，都产生着深远的影响。

2006 年 7 月 7 日，贸易法委员会在美国纽约联合国总部审议通过了对《示范法》的修订案文。本次《示范法》的修订主要为了解决以下两个问题：第一，仲裁协议的书面形式(in writing)；第二，仲裁中的临时措施(interim measures)。因此，贸法会主要对 1985 年《示范法》中关于仲裁协议书面形式的规定（第 7 条）和临时措施的规定（第 17 条）进行了实质性修订。

目前全世界有六十几个国家和地区根据《示范法》颁布立法。其中，爱尔兰、毛里求斯、新加坡、秘鲁和斯洛文尼亚已经根据 2006 年修订后的《示范法》颁布立法。可以预见，在不久的将来，会有更多的国家依据《示范法》进行仲裁立法或对已有的仲裁法进行审查和修改。中国在 1991 年修订《民事诉讼法》和 1994 年颁布《仲裁法》时，都参考了《示范法》。并且，中国现在正在酝酿对仲裁法的修订，因此，本文将重点讨论和分析《示范法》第 7 条和第 17 条的修订案文，然后就其对中国仲裁立法与实践的影响作初步的探讨。

第一章 《国际商事仲裁示范法》概述

第一节 《示范法》的背景和目的

在解决了外国仲裁裁决的承认和执行，仲裁的审理程序等问题后，如何协调各国的仲裁法，从国内法的角度对《纽约公约》和《贸法会仲裁规则》的规定予以承认、补充和实行，就成为当务之急。^①通过对各国有关仲裁的立法进行考察，联合国国际贸易法委员会发现各国适用于国际商事仲裁的立法相对滞后，国内仲裁立法存在诸多差异，有的国内法不适用于国际案件。各国法律的不足和差异势必给仲裁地的选择、案件的审理及裁决的承认和执行等各个环节都造成困难。因此，联合国国际贸易法委员会于1985年6月21日在委员会第十八届会议结束时通过了《贸易法委员会国际商事仲裁示范法》。大会在其1985年12月11日第40/72号决议中，建议“所有国家鉴于统一仲裁程序法的需要和国际商事仲裁实践的具体需要，对《国际商事仲裁示范法》给予适当的考虑。

《示范法》旨在帮助各国对其仲裁程序法律进行改革和现代化，以考虑到国际商事仲裁的特点和需要。其目的在于将国际上关于商事仲裁的惯例，以及《纽约公约》和《贸法会仲裁规则》的规定以示范法的形式确定下来，并加以进一步的明确，为各国制定、修改其仲裁法提供一个范本，籍以协调和统一各国对国际商事仲裁的不同态度和立场，为国际商事仲裁建立一个稳定的可能预测的国际法律框架。^②其制定的目标包括协调国际商事仲裁立法、将法院对仲裁的干预减到最少、为当事人提供选择仲裁程序的自由、从法院获得对仲裁的支持、仲裁裁决的强制执行力、制定强行性规定以保障公平和合法的程序等。

第二节 《示范法》的内容和特点

整部《示范法》共分8章36条，内容涉及其适用范围、仲裁协议的形式与

^① 王一平，联合国国际贸易法委员会与现代国际商事仲裁制度的发展[J]，中南工业大学学报社会科学版，1999，5(1)：89。

^② 同上。

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