



法学系列

国际法原理

(第二版) 张乃根 著



复旦大学出版社

www.fudanpress.com.cn



法学系列



策划编辑：张永彬
责任编辑：张 炼
封面装帧：孙 曙

ISBN 978-7-309-08793-2



9 787309 087932 >

定价：68.00元



法学系列

国际法原理

(第二版) 张乃根 著

 復旦大學出版社

图书在版编目(CIP)数据

国际法原理(第二版)/张乃根著. —上海:复旦大学出版社,2012.5

(复旦博学·法学系列)

ISBN 978-7-309-08793-2

I. 国… II. 张… III. 国际法-法的理论-高等学校-教材 IV. D990

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2012)第 046376 号

国际法原理(第二版)

张乃根 著

责任编辑/张 炼

复旦大学出版社有限公司出版发行

上海市国权路 579 号 邮编:200433

网址:fupnet@fudanpress.com <http://www.fudanpress.com>

门市零售:86-21-65642857 团体订购:86-21-65118853

外埠邮购:86-21-65109143

同济大学印刷厂

开本 787×960 1/16 印张 36 字数 709 千

2012 年 5 月第 2 版第 1 次印刷

ISBN 978-7-309-08793-2/D·557

定价:68.00 元

如有印装质量问题,请向复旦大学出版社有限公司发行部调换。

版权所有 侵权必究

第二版序

如今呈现给读者的《国际法原理》第二版是我多年来学习、研究国际法的一个阶段性成果,尤其是近十年在复旦大学指导国际法专业博士生以及为研究生、本科生讲授国际法理论或导论课的初步总结。诚如本书第一版序所言,在国际法领域,前辈如巨人,后生难以超越。本书充其量,可能只是拾遗补缺而已。当然,就自己内心而言,十年前完成第一版时下定决心继续深入研究,“无论是艰苦的哲理思考,还是对大量实证国际法(特别是条约和案例)的分析,都有待于一步一个脚印地去做”。时光如箭,回首十年,聊以自慰的是确实在努力实践这一诺言。近两年半来,我除了日常教学及必要学术活动,几乎将所有可利用的时间都花在了这本书的写作上。

与我国国际法学界前辈、同仁的诸多国际法通论相比,本书比较突出的一个特点可能是侧重于将罗马法和现代民法理论运用于国际法原理研究。事实上,国际法学说体系及许多概念与民法相关理论十分相似。这也是自己在三十多年前聆听李浩培先生有关国际法与民法关系时所得到的启发,而后在研读格劳秀斯的《战争与和平法》时则有了更进一步的体会。另一个特点也许是尽可能地更新所涉主题下的有关国际法文件或判例,或者是在条件允许下较全面、系统地查寻第一手资料,尤其是英文文献。当今网络通讯为我们的研究提供了以往无法比拟的便利,几乎所有的国际法文件或判例均可在相关的国际组织或政府、学术机构的官方网站上获取。本书的文献索引包括了所有注解所援引的参考资料,希望为读者的进一步研究提供线索。

近十年来,我与国际法专业博士生研读格劳秀斯的《论海洋自由》、《捕获法》和《战争与和平法》,康德的《永久和平论》,凯尔森的《经法律而达到和平》,杰塞普的《跨国法》和亨金的《国际法:政治与价值》等书时,深深感到国际法学史上的这些里程碑式人物思想之渊博、理想之宏伟。我与学生们已经翻译出版了其中的几本书。我想,有朝一日,我们应该将四百年来的最重要的国际法著作都翻译成中文,以便人们全面了解国际法理论,并争取为人类社会贡献中国人的国际法学说。

中华民族已经、并将继续振兴。一个伟大的、开放的民族应该有其特色的国际法理论。这恐怕需要几代人的努力。



能够完成本书再版,离不开与学生们的教学相长,也得益于与许多学界同仁的学术交流。过去二十多年在美国、欧洲及香港等地访问研究或讲学,尤其在美国哥伦比亚大学法学院、密西根大学法学院、乔治敦大学法学院、天普大学法学院、宾夕法尼亚大学法学院、德国马克斯—普朗特比较公法及国际法研究所和香港城市大学图书馆的查阅对于本书写作,至关重要。当然,也缺少不了在本校图书馆的查阅及有关人员的帮助。在此,一并谨表衷心感谢。

张乃根

2011年11月8日于复旦园



第一版序

清末以降,西学东渐,国际法为先,国人视为洋学。二十世纪上半叶,中华大地列强横行,国际法在国人心目中的地位可想而知。尽管中国作为第二次世界大战的主要战胜国之一,成为联合国创始会员国及其安理会五大常任理事国之一,但是,由于众所周知的历史原因,中国在联合国的合法席位直至1971年才得以恢复。二十世纪下半叶,尤其是七十年代末以来,随着中国奉行改革开放国策,国际交往日益增多,国际法越来越受到国人的重视,并逐渐地融入了我国的法律体系。

1979年秋,我考入华东政法学院时,就对国际法有着浓厚的兴趣,并在3年级时被分入国际法专门化班,毕业论文“国际经济法的主权原则”(指导老师余先予)被选入《华东政法学院毕业论文选》(1983届)。1983年秋,我又跨入复旦大学研究生行列,原立志攻读国际经济法,但未能如愿,转而研究西方法哲学。不过,这倒为我如今深入研究国际法原理打下了基础。1993年10月至1994年8月,我在美国研究国际知识产权法,回国后开始辅助董世忠教授指导国际经济法专业(1998年后扩展为国际法专业)硕士生。如今,我不仅指导硕士生,而且还要带国际法博士生。“打铁须要自身硬。”为了适应教学需要,近年来,我注重研究国际法原理,尤其是1996年10月至1997年10月在美国密西根大学法学院任富布莱特研究学者和2000年3月至6月在德国马克斯—普朗特比较公法及国际法研究所任客座教授时,查阅了不少国际法文献。本书是这些研究的初步心得。2001年下半年为复旦大学法学院的本科生和研究生分别讲授国际公法课程和有关专题,使我有机会将这些心得整理成稿。2002年暑期,我利用在美国费城参加“关于中国与世界贸易组织(WTO)圆桌会议”之机,进一步参阅了天普(Temple)大学和宾夕法尼亚大学的法学院图书馆丰富的国际法文献,并最后修改拙著。

国际法学是一门国际化的学科。前辈如巨人,后生难以超越。不过,随着实证国际法的发展,有关原理似有进一步探索之必要。复旦大学已故国际法教授赖彭城先生曾出版过《现代国际法纲要》,作为教材,在此基础上,亦有更新之必要。本书冠以《国际法原理》,旨在侧重从民法(尤其是罗马法)原理、对格劳秀斯的《战争与和平法》及相



关论著(特别是基本概念部分)的研读和运用西方法哲学的理论这三方面理解当代的国际法。然而,要在原理方面有一点点创意,谈何容易。本书充其量,只是今后若干年自己进一步研究的开端,或者说是约二十年前刚刚踏进法学殿堂时对于学习国际法抱有的那一份幼稚兴趣之延伸。总之,无论是艰苦的哲理思考,还是对大量实证国际法(特别是条约和案例)的分析,都有待于一步一个脚印地去做。“路漫漫其修远兮,吾将上下而求索”,此为自勉。

本书体系偏重于简明的国际法导论性质,但未列国际经济法内容。这一部分内容,读者可参阅我主编的《新编国际经济法导论》(复旦大学出版社,2001年第一版、2002年第二版)。附录的中文国际法文献导读旨在为不同需求者提供建议性的阅读目录,英文文献目录供有条件深入研究者参考,其中包括我写作时参考的部分文献和一些供读者阅读的文献。

复旦大学法学院2001级国际法专业研究生梁咏、李幸祥、杨俊、刘军、金浩、刘新宇、靖寒薇、徐珊珊等同学为整理一部分中英文文献目录,做了大量辛勤的工作。中国政法大学出版社李传敢社长欣然允诺将拙著列入“中青年法学文库”,使我有机会在该文库再次出版学术专著(第一部为《西方法哲学史纲》,1993年第一版、1997年第二版、2002年第三版)。前述美国、德国等各法学院或研究所的图书馆为我的访问研究提供了极好的条件,尤其是天普大学法学院图书馆馆长约翰·F·耐西(John F. Neeci)先生和宾夕法尼亚大学法学院图书馆资料服务部主任罗纳德·E·戴尔(Ronald E. Day)先生的热情帮助,令人难忘。在此,一并表示最衷心的感谢。

在国际法领域,本人学识有限,对于许多问题的研究,粗浅的心得多于细致的实证。不当之言,乞求学界前辈、同仁赐教、斧正。

张乃根

2002年8月18日于复旦大学中心村寓所书斋



目 录

第二版序	1
第一版序	1
第一章 绪论	1
第一节 “国际法”的词源与“国际法理学”的由来	1
一、西学东渐的“国际法”	1
二、“国际法理学”的由来	3
第二节 现代国际法的产生与发展	6
一、“凯瑟琳号案”与现代国际法的产生	7
二、《战争与和平法》与格劳秀斯对国际法体系的贡献	11
三、《威斯特伐利亚和约》及其国际法体系	16
四、近四百年来的国际关系及其国际法体系	20
第三节 现代国际法的渊源	25
一、条约	26
二、国际习惯法	28
三、其他国际法渊源	29
四、对“渊源”涵义的进一步讨论	30
第二章 国际法基础理论	34
第一节 国际法与国际关系	34
一、国际法是调整全球性国际关系的法律制度之总和	34
二、国际关系理论是国际法的基础理论之一	41
第二节 国际关系理论	44
一、何谓“国际关系”？	44
二、国际关系中的政治与经济	47



三、国际关系中的外交与军事	50
第三节 国际法与国内法的关系	51
一、国际法与国内法的关系:一般的理论	51
二、国际法与国内法的关系:现实的考察	53
第四节 主权与人权的关系:国际法的基本原则问题	58
一、主权与人权之间关系的新变化	58
二、基于《联合国宪章》的主权与人权的关系	60
三、国际法的基本原则及其效力问题	61
第五节 国际法的强制性	62
一、国际法执行的强制性问题	62
二、强行法的强制性问题	64
第三章 国际法的主体	67
第一节 国际法的主体概念	67
一、国际法上的“适格主体”	67
二、国际法上的“人法”	69
第二节 国家存在的条件	72
一、国家的权利能力与行为能力	72
二、国家存在的内在条件	74
三、国家存在的外在条件	78
第三节 对国家或政府的承认	79
一、承认的国际法意义及其分类	79
二、国际法实践中对新国家的承认	82
三、国际法实践中对新政府的承认	83
第四节 国家或政府的继承	85
一、国家的继承	85
二、政府的继承	86
第五节 国际法的其他主体	88
一、对国际法其他主体的看法	88
二、国际组织在国际法上的有限主体地位	90
三、个人或跨国公司在国际法上的有限主体地位	92



第四章 国家的权利、义务与责任	96
第一节 国家的权利与义务	96
一、国际法上的国家权利	96
二、对国家权利说的进一步探讨	98
三、国家权利:国家主权的各个方面	103
四、国家的经济权利	105
五、国家的义务	108
第二节 管辖权与国家豁免	111
一、管辖权及其相关问题	111
二、主权意义上的国家豁免	116
三、《国家豁免公约》与商业交易例外	119
第三节 国家责任	121
一、国家责任问题在国际法上的重要性	121
二、《国家责任条款》的主要内容及其国际习惯法性质	124
第五章 国际法上的个人	127
第一节 个人在国际法上的地位	127
一、国际法上的个人概念及其地位	127
二、个人在国际法理论体系中的地位	131
三、与个人有关的国际法问题	132
第二节 国籍法	133
一、国籍的国内法渊源及其国际法上的意义	133
二、各国一般采用的国籍法原则及其国际协调	139
三、《外交保护条款》关于国籍的规定	144
四、中国国籍法律制度及其问题	146
第三节 个人在外国法律地位	148
一、个人在外国入境和出境的国际法问题	149
二、个人在外国所受待遇的国际法问题	150
三、本国对其国民在外国时的外交保护	153
四、移民与难民的国际法问题	155
五、中国对外国人的法律地位规定	156



第四章 国家的权利、义务与责任	96
第一节 国家的权利与义务	96
一、国际法上的国家权利	96
二、对国家权利说的进一步探讨	98
三、国家权利:国家主权的各个方面	103
四、国家的经济权利	105
五、国家的义务	108
第二节 管辖权与国家豁免	111
一、管辖权及其相关问题	111
二、主权意义上的国家豁免	116
三、《国家豁免公约》与商业交易例外	119
第三节 国家责任	121
一、国家责任问题在国际法上的重要性	121
二、《国家责任条款》的主要内容及其国际习惯法性质	124
第五章 国际法上的个人	127
第一节 个人在国际法上的地位	127
一、国际法上的个人概念及其地位	127
二、个人在国际法理论体系中的地位	131
三、与个人有关的国际法问题	132
第二节 国籍法	133
一、国籍的国内法渊源及其国际法上的意义	133
二、各国一般采用的国籍法原则及其国际协调	139
三、《外交保护条款》关于国籍的规定	144
四、中国国籍法律制度及其问题	146
第三节 个人在外国法律地位	148
一、个人在外国入境和出境的国际法问题	149
二、个人在外国所受待遇的国际法问题	150
三、本国对其国民在外国时的外交保护	153
四、移民与难民的国际法问题	155
五、中国对外国人的法律地位规定	156



三、国际关系中的外交与军事	50
第三节 国际法与国内法的关系	51
一、国际法与国内法的关系:一般的理论	51
二、国际法与国内法的关系:现实的考察	53
第四节 主权与人权的关系:国际法的基本原则问题	58
一、主权与人权之间关系的新变化	58
二、基于《联合国宪章》的主权与人权的关系	60
三、国际法的基本原则及其效力问题	61
第五节 国际法的强制性	62
一、国际法执行的强制性问题	62
二、强行法的强制性问题	64
第三章 国际法的主体	67
第一节 国际法的主体概念	67
一、国际法上的“适格主体”	67
二、国际法上的“人法”	69
第二节 国家存在的条件	72
一、国家的权利能力与行为能力	72
二、国家存在的内在条件	74
三、国家存在的外在条件	78
第三节 对国家或政府的承认	79
一、承认的国际法意义及其分类	79
二、国际法实践中对新国家的承认	82
三、国际法实践中对新政府的承认	83
第四节 国家或政府的继承	85
一、国家的继承	85
二、政府的继承	86
第五节 国际法的其他主体	88
一、对国际法其他主体的看法	88
二、国际组织在国际法上的有限主体地位	90
三、个人或跨国公司在国际法上的有限主体地位	92



三、领土的法律性	203
第三节 中国沿海群岛或岛屿的领土归属	212
一、中国南海群岛的领土归属	212
二、中国东海钓鱼岛的领土归属	215
第四节 领土的陆地边界	218
一、陆地边界的意义及其划分:实践与通说	219
二、中国陆地边界问题	221
第八章 海洋法	225
第一节 海洋与海洋自由	225
一、人类对海洋的认识	226
二、有关海洋的权利	227
三、格劳秀斯的《论海洋自由》	229
第二节 海洋法的编纂及其主要制度与适用	231
一、海洋法的编纂	232
二、《海洋法公约》的主要制度	235
三、《海洋法公约》在海洋划界争端解决中的适用	244
第三节 中国有关海洋的法律制度及其海洋边界问题	248
一、中国的海洋资源与有关海洋的法律制度	248
二、中国的海洋边界问题	249
第九章 国际航空法与外空法	254
第一节 空间的划分及其在国际法上的意义	254
一、空间的物理意义及其划分	254
二、空间在国际法上的意义	255
第二节 国际航空法	258
一、《国际民用航空公约》	258
二、《统一国际航空运输某些规则的公约》	263
三、有关航空安全的国际公约	265
第三节 外空法	267
一、外空法的形成与发展	267



第四节 庇护与引渡	158
一、庇护权的性质	158
二、引渡的国际合作	160
第五节 与个人有关的国际刑事责任问题	161
一、与个人有关的国际刑事责任及其类型	161
二、追究个人国际刑事责任的“或引渡或起诉”原则	164
第六章 国际人权法	168
第一节 法哲学意义上的人权	168
一、人权的概念及其产生与成熟的形态	168
二、人权与人道主义	171
第二节 国际法上的人权	173
一、第二次世界大战之前国际法上的人权保护	173
二、第二次世界大战之后国际法上的人权保护	175
第三节 国际人权宪章及公约体系与实施机制	177
一、《世界人权宣言》	178
二、人权保护的两项基本公约	182
三、人权保护的其他专门公约	185
四、人权保护的国际实施机制	186
五、中国与国际人权保护体系的关系	189
第四节 区域性人权保护体制	191
一、欧洲人权保护体制	191
二、其他地区人权保护体制	193
第七章 国际法上的领土	196
第一节 领土在国际法上的意义	196
一、国际法客体意义上的领土	196
二、国际法上的领土概念	199
第二节 关于领土的国际法	200
一、领土的国际法由来	200
二、领土的历史性	202



五、外交特权与豁免制度	331
六、外国驻中国使馆和使馆人员的外交特权与豁免	334
第三节 《维也纳领事关系公约》	335
一、《维也纳领事关系公约》的编纂	335
二、领事制度及特权与豁免	336
三、中国与其他国家的领事条约	338
第十二章 条约法	340
第一节 条约在国际法上的地位与作用	340
一、作为国际法首要渊源的条约	340
二、作为国际关系调整手段的条约	344
三、国际法上的“债法”：条约与国际义务	345
第二节 《维也纳条约法公约》	346
一、《维也纳条约法公约》的编纂	346
二、条约法准则	349
三、公约调整的条约关系	353
四、条约的缔结及生效	356
五、条约的遵守、适用与解释规则	360
六、条约的失效、终止与停止施行	365
第三节 中国有关条约的国内法制度	368
一、中国宪法关于条约的规定及其缔约程序法	368
二、中国的条约实践及其制度完善	370
第十三章 国际组织法	373
第一节 国际组织在国际法上的地位	373
一、国际组织的由来及其理论基础	373
二、国际组织的国际法律人格	379
第二节 国际组织的分类	382
一、主权国家政府间国际组织	382
二、包容非主权政府的政府间国际组织	383
三、非政府间国际组织	384



二、《外空条约》及相关条约、原则的主要内容	270
第十章 国际环境法	277
第一节 环境的国际保护	277
一、环境与人类的关系	277
二、国际环境法的形成与发展:条约、习惯法、判例和原则	280
三、国际环境法与国际环境保护的基本内容	292
第二节 陆地土壤环境保护的国际合作	292
一、陆地土壤环境与森林保护、防治沙漠化	292
二、中国的陆地土壤环境保护与国际合作	295
第三节 水环境保护的国际合作	297
一、水环境与淡水、海洋环境保护	297
二、中国的水环境保护与国际合作	302
第四节 气环境保护的国际合作	303
一、防止越境空气污染、地球臭氧层的保护和控制温室气体排放	303
二、中国对气环境的保护及国际合作	307
第五节 生物环境保护的国际保护	309
一、生物环境与生物多样化及其保护	309
二、中国对生物环境的保护及国际合作	313
第十一章 外交关系法	315
第一节 外交关系与国际关系	315
一、对外关系与外交关系法	315
二、外交的意义	317
三、外交的法律问题与技巧问题	318
四、外交与军事:处理国际关系的两种手段	319
第二节 《维也纳外交关系公约》	320
一、《维也纳外交关系公约》的编纂	320
二、外交关系准则	323
三、外交关系的建立	326
四、使馆制度	327



三、和平解决国际争端的方法	448
第三节 和平解决国际争端的重要机构:联合国国际法院	452
一、国际法院在和平解决国际争端中的地位与作用	452
二、国际法院与国际常设法院的联系与区别	456
三、国际法院的基本程序	458
第十六章 战争法与国际人道主义法	462
第一节 战争法	462
一、战争与和平的关系	462
二、战争法在国际法上的地位	467
三、战争法规则	470
第二节 国际人道主义法	474
一、国际人道主义法的产生与发展	474
二、国际人道主义法的基本内容	477
三、与核武器有关的国际人道主义法问题	481
第三节 战争罪与反人道主义罪及其国际惩处	483
一、战争罪及其国际惩处	483
二、反人道主义罪及其国际惩处	488
文献索引	493
术语索引	542



四、专门类别的国际组织	386
五、区域国际组织	387
第三节 国际组织运行的一般法律问题	388
一、国际组织的一般运行机制	388
二、国际组织的特权与豁免	392
三、国际组织的缔约权	396
第十四章 联合国	400
第一节 联合国的诞生及其宪章	400
一、第二次世界大战与联合国的诞生	400
二、《联合国宪章》及解释	405
第二节 联合国的宗旨与原则	409
一、联合国的宗旨	409
二、联合国的原则及其国际法性质	414
第三节 联合国的会员与机构	420
一、联合国的会员	420
二、联合国的主要机关和专门机构	421
三、联合国及专门机构的特权和豁免	428
第四节 对联合国的评价:改革与前景	429
一、集体保障机制:历史功过与未来	430
二、人权保护:终极目标与走出困境	432
三、国际合作:可持续发展与消除鸿沟	435
第十五章 和平解决国际争端法	438
第一节 国际争端及其和平解决的义务	438
一、国际法上的国际争端及其解决	438
二、国际争端的种类	442
三、和平解决国际争端的国际法义务	444
第二节 国际争端的和平解决原则与方法	445
一、《联合国宪章》关于和平解决国际争端的原则	445
二、有关和平解决国际争端的其他重要国际法文件	446



CONTENTS

Preface of the Second Edition	1
Preface of the First Edition	1
Chapter I. Introduction	1
Section I. The linguistic origin of “international law” in Chinese and the origin of “international jurisprudence” in English	1
1. 1. “International law” from Western to Eastern	1
1. 2. The origin of “international jurisprudence”	3
Section II. The origin and development of modern international law	6
2. 1. The case of “ <i>Catharine</i> ” and the origin of modern international law	7
2. 2. <i>The Law of War and Peace</i> and the Grotius’ contribution for system of international law	11
2. 3. The Peace of Westphalia and the system of international law	16
2. 4. The international relations of last four hundred years and the systems of international law	20
Section III. The sources of the modern international law	25
3. 1. Treaties	26
3. 2. Customary international law	28
3. 3. Other sources of international law	29
3. 4. Further discussion on the meanings of “sources”	30
Chapter II. The Basic Theory of International Law	34
Section I. International law and international relation	34
1. 1. The international law is the legal system as whole governing global international relations	34
1. 2. The theory of international relation is the one of the basic theories of international law	41



3. 3. Recognition of new government in practices of international law	83
Section IV. Succession of state or government	85
4. 1. Succession of state	85
4. 2. Succession of government	86
Section V. Other subjects of international law	88
5. 1. The viewpoints regarding other subjects of international law	88
5. 2. The status of international organization as the limited subject of international law	90
5. 3. Individual or transnational cooperation as the limited subjects of international law	92
Chapter IV. The Rights and Duties of State and Its Obligations	96
Section I. The rights and duties of state	96
1. 1. The concept of state's rights in international law	96
1. 2. The further exploration of the rights of state	98
1. 3. The rights of state; different aspects of state's sovereignty	103
1. 4. The economic rights of state	105
1. 5. The duties of state	108
Section II. Jurisdiction and state immunity	111
2. 1. Jurisdiction and related issues	111
2. 2. State immunity in respect of state sovereignty	116
2. 3. The Convention on State Immunity and the exceptions of business transactions	119
Section III. The state responsibility	121
3. 1. The significance of issues regarding state responsibility in international law	121
3. 2. The main contents of Draft Articles of State Responsibility and its nature of customary international law	124
Chapter V. Individuals in International Law	127
Section I. The status of individual in international law	127
1. 1. The concept of individual in international law and its status	127
1. 2. The status of individual in the theory of international law	131



Section II. The theory of international relation	44
2. 1. What is the theory of international relation?	44
2. 2. The politics and economy in the international relations	47
2. 3. The diplomacy and military in the international relations	50
Section III. The relationship between international law and domestic law	51
3. 1. The relationship between international law and domestic law: the general theory	51
3. 2. The relationship between international law and domestic law: the practical observation	53
Section IV. Sovereignty and human right: the issues of basic principle of international law	58
4. 1. The new changes of the relation between sovereignty and human rights	58
4. 2. The relation between sovereignty and human rights based on the UN Charter	60
4. 3. The basic principles of international laws and the issues of their binding forces	61
Section V. The compulsion of international law	62
5. 1. The issues of compulsion of implementing international laws	62
5. 2. The issues of compulsion of <i>ius cogens</i>	64
Chapter III. The Subjects of International Law	67
Section I. The concept of subject of international law	67
1. 1. "The subject with personality" in international law	67
1. 2. "The law of person" in international law	69
Section II. The conditions of an existing state	72
2. 1. The capacity of rights and the capacity to exercise the rights as a state	72
2. 2. The internal conditions of an existing state	74
2. 3. The external conditions of an existing state	78
Section III. Recognition of state or government	79
3. 1. The significance of recognition and categories in international law	79
3. 2. Recognition of new state in practices of international law	82



2. 2. International protection of human rights after the Second World War	175
Section III. The UN Bills of Human Rights, conventions and enforcement mechanism	177
3. 1. The Universal Declaration of Human Rights	178
3. 2. Two basic conventions on protection of human rights	182
3. 3. Other special conventions on protection of human rights	185
3. 4. The mechanism of international protection of human rights	186
3. 5. The relation between China and international protection of human rights	189
Section IV. The regional protection of human rights	191
4. 1. European protection of human rights	191
4. 2. Other regional protection of human rights	193
Chapter VII. Territory in International Law	196
Section I. The significance of territory in international law	196
1. 1. Territory in the sense of object of international law	196
1. 2. The concept of territory in international law	199
Section II. The international laws of territory	200
2. 1. The origin of international law in respect of territory	200
2. 2. The historical aspects of territory	202
2. 3. The legal aspects of territory	203
Section III. The territorial dispute about islands in South and East China Sea	212
3. 3. Chinese sovereignty over the islands in South China Sea	212
3. 2. Chinese sovereignty over the Diaoyu Island in East China Sea	215
Section IV. The boundary of territorial land	218
4. 1. The significance of boundary of territorial land and its division; general theory and practices	219
4. 2. The boundary issues of Chinese territorial land	221
Chapter VIII. The Law of Sea	225
Section I. Sea and the freedom of seas	225
1. 1. The human being's knowledge about sea	226
1. 2. The rights in respect of sea	227

1. 3. Relevant issues of individual in international law	132
Section II. The law of nationality	133
2. 1. The sources of domestic laws regarding nationality and its significance of international law	133
2. 2. The general principles of law of nationality and international harmonization	139
2. 3. The provisions of nationality in the Draft Articles on Diplomatic Protection	144
2. 4. Chinese legal system on nationality and relevant issues	146
Section III. The legal status of individuals in foreign countries	148
3. 1. The international legal issues on individual entry into and leaving foreign countries	149
3. 2. The international legal issues on treatments of individuals in foreign countries	150
3. 3. The diplomatic protection for nationals in foreign countries	153
3. 4. The international legal issues on immigration and refugee	155
3. 5. Chinese regulations on legal status of alien	156
Section IV. Asylum and extradition	158
4. 1. The nature of rights to seek asylum	158
4. 2. International cooperation on extradition	160
Section V. The individual related issues of international criminal responsibility	161
5. 1. The individual related international criminal responsibility and categories	161
5. 2. The principle of “ <i>au dedere aut punire</i> ” in regard of individual international criminal responsibility	164
Chapter VI. International Human Rights Law	168
Section I. The human rights in legal philosophy	168
1. 1. The concept of human rights and its origin and development	168
1. 2. Human rights and humanitarianism	171
Section II. Human rights in international law	173
2. 1. International protection of human rights before the Second World War	173



<i>of sea</i>	297
3. 2. Chinese protection for water and international cooperation	302
Section IV. Protection for environment of air	303
4. 1. Prevention of trans-boundary air pollution, protection of ozone layer and control of global warming	303
4. 2. Chinese protection for environment of air and international cooperation	307
Section V. Protection for bio-environment	309
5. 1. Bio-environment and protection of biodiversity	309
5. 2. Chinese protection for bio-environment and international cooperation	313
Chapter XI. The Laws of Diplomatic Relations	315
Section I. Diplomatic relations and international relations	315
1. 1. Foreign relations and the laws of diplomatic relations	315
1. 2. The significance of diplomacy	317
1. 3. The legal issues of diplomacy and the skills of diplomacy	318
1. 4. Diplomacy and military	319
Section II. Vienna Convention on Diplomatic Relations	320
2. 1. The codification of Vienna Convention on Diplomatic Relations	320
2. 2. The principles of diplomatic relations	323
2. 3. The establishment of diplomatic relations	326
2. 4. The system of embassy	327
2. 5. The diplomatic privileges and immunities	331
2. 6. The diplomatic privileges and immunity of foreign embassies and members of mission in China	334
Section III. Vienna Convention on Consular Relations	335
3. 1. The codification of Vienna Convention on Consular Relations	335
3. 2. The system of consular and consular privileges and immunities	336
3. 3. The consular agreements between China and other countries	338
Chapter XII. The Laws of Treaty	340
Section I. The role and status of treaty in international law	340
1. 1. The treaty as the primary source of international laws	340

1. 3. Grotius's <i>The Freedom of the Seas</i>	229
Section II. The codification of the law of sea and current systems	231
2. 1. The codification of the law of sea	232
2. 2. The basics of the Convention on Law of Sea	235
2. 3. The application of the Convention on Law of Sea to settle disputes on maritime delimitation	244
Section III. Chinese legal system of sea and the issues of maritime delimitation	248
3. 1. Chinese resources of sea and legal system of sea	248
3. 2. Chinese issues of maritime delimitation	249
Chapter IX. The International Air Law and Outer Space Law	254
Section I. The division of air space and its significance in international law	254
1. 1. The physical meaning of air space and division	254
1. 2. The significance of air space in international law	255
Section II. International air laws	258
2. 1. Chicago Convention for International Civil Aviation	258
2. 2. The Warsaw Convention system	263
2. 3. International conventions on safety of aviation	265
Section III. The law of outer space	267
3. 1. The emergence and development of the outer space law	267
3. 2. The Charter of Outer Space and related treaties and principles	270
Chapter X. International Environmental Laws	277
Section I. International protection for environment	277
1. 1. The relation between environment and human being	277
1. 2. The emergence and development of international environmental law; treaties, customary laws, cases and principles	280
1. 3. The basic legal systems of international protection for environment	292
Section II. Protection for environment of soil	292
2. 1. Soil and protection for forest, combating desertification	292
2. 2. Chinese protection of soil and international cooperation	295
Section III. Protection for environment of water	297
3. 1. The environment of water and fresh water, protection for environment	



1. 1. The Second World War and establishment of the United Nations	400
1. 2. The Charter of the United Nations and its interpretation	405
Section II. The purposes and principles of the United Nations	409
2. 1. The purposes of the United Nations	409
2. 2. The principles of the United Nations	414
Section III. The membership of the United Nations and its operating structure	420
3. 1. The membership of the United Nations	420
3. 2. The main organs of the United Nations and its specialized agencies	421
3. 3. The privileges and immunities of the United Nations and its specialized agencies	428
Section IV. The reform of the United Nations and its future	429
4. 1. The collective security mechanism; historical contribution and failures as well as its future	430
4. 2. Protection of human rights; the ultimate goal and how to get the right way	432
4. 3. International cooperation; sustainable development and eliminating the gap	435
Chapter XV. International Law of Peaceful Settlement of Disputes	438
Section I. International disputes and the obligations of peaceful settlement	438
1. 1. International dispute in international laws and its settlement	438
1. 2. The categories of international dispute	442
1. 3. The international obligation of peaceful settlement of international disputes	444
Section II. The principles and means of peaceful settlement of international disputes	445
2. 1. The Charter of the United Nations and the principles of peaceful settlement of international disputes	445
2. 2. The important references of international laws regarding peaceful settlement of international disputes	446
2. 3. The means to peacefully settle international disputes	448
Section III. The International Court of Justice as a judicial body to peacefully settle international disputes	452
3. 1. The status and functions of the ICJ in the respect of peaceful settlement	

of international disputes	452
3. 2. The relation between the ICJ and the PCIJ and their differences	456
3. 3. The basic procedures of the ICJ	458
Chapter XVI. The Law of War and International Humanitarian Law	462
Section I. The law of war	462
1. 1. The relationship between war and peace	462
1. 2. The status of the law of war in international law	467
1. 3. The Hague law of war	470
Section II. International humanitarian law	474
2. 1. The origin and development of international humanitarian law	474
2. 2. The basics of international humanitarian law	477
2. 3. The legal issues of nuclear weapons and humanitarian law	481
Section III. The war crime and the crime of anti-humanitarian	483
3. 1. The crime of war and international punishment	483
3. 2. The crime against humanity and international punishment	488
Index of Bibliography	493
Index of Terms	542



第一章 绪论

本章要点

本章从中、西文的“国际法”词源分析入手,概述了鸦片战争之后,随着中国大门被西方列强打开,西学东渐,国际法的知识和理论最早传入中国;进而追溯在西文语境下的“国际法理学”一词的由来,旨在揭示国际法不同于国内法的本质特性;然后,评介了“国际法之父”格劳秀斯创立的国际法理论,以及在该理论影响下建立的第一个现代国际法体系——1648年《威斯特伐利亚和约》体系,继而描述了近四百年以来实证国际法的发展,直到第二次世界大战后的《联合国宪章》体系及其变化与在二十一世纪所面临的挑战;最后,依据作为《联合国宪章》组成部分的《国际法院规约》第38条第1款,论述了条约、国际习惯法以及其他国际法渊源。

第一节 “国际法”的词源与“国际法理学”的由来

一、西学东渐的“国际法”

中华文明源远流长。传说中的五帝之首是“诸侯咸尊轩辕为天子代神农氏为皇帝”^①。五帝之后,历经夏商周三代及先秦诸侯列国,秦始皇一统天下,直至清朝后期,虽不乏内部分裂或诸侯割据时期,但“天子文化”主导下的中国古代社会未曾有过西方文明的古希腊时代各自独立的城邦国,或文艺复兴后欧洲出现主权独立的众多城市共和国,乃至民族国家。因此,那时中国,既没有汉族内部的“万民

^① 《二十五史》,第1卷,上海古籍出版社/上海书店1986年版,第6页,“史记一,五帝纪”。



法”,也不存在与外部世界之间的“国际法”。“直到十九世纪中叶,在中国始终没有国际法的痕迹”^①。

据国内外学术界考证,汉语中的“国际法”这一名词源于西文,系第一次鸦片战争(1840—1842年)前后,从西方传入中国^②。当时,国人为了与洋人打交道,开始了解西方的法律,首先就是国际法。1839年,清朝大臣林则徐在广州禁烟时最早指令下属选译国际法著作,以便处理涉外事务。1847年,由魏源编著出版的60卷本《海国图志》第一次包括了最初翻译的法泰尔(亦译瓦特尔)(Emmerich de Vattel)英文版《国际法》片段。该书被译为《各国律例》(原书名法文为 *Le Droit des Gens*, 英文则是 *The Law of Nations* ^③)。第二次鸦片战争(1856—1860年)之后,中国门户被迫进一步开放。国人不得不进一步了解国际法。于是,美国传教士丁韪良(William A. P. Martin)翻译的《万国公法》^④(原书名英文为 *Elements of International Law* ^⑤)于1864年(同治三年)由京都崇实馆刊印发行。这是近代最早被完整地译为中文的西方法学著作。可以说,近代西方文化,尤其是法律文化传入中国,即所谓“西学东渐”,始于国际法领域。清朝末年,受日本学者的影响^⑥,国人遂以“国际法”或“国际公法”代替“万国公法”一

① 王铁崖:“中国与国际法——历史与当代”,英文本、中文本先后发表于1990年《海牙国际法学院演讲集》和1991年《中国国际法年刊》,后编入《王铁崖文选》(邓正来编),中国政法大学出版社2003年版,第228页。

② 参阅周鲠生:《国际法》,商务印书馆1976年版,第2页;王铁崖主编:《国际法》,法律出版社1981年版,第16—17页;李兆杰:How International Law was introduced into China,载于《国际法律研究》,中国政法大学出版社1999年版,第53—135页;挪威奥斯陆大学的Rune Svarverud, *Jus gentium sinense: The earliest Chinese translation of international law with some considerations regarding the compilation of Haiguotuzhi* (这是作者递交给1998年9月在爱丁堡召开的第12届EACS会议的论文,在此感谢作者赠文)。

③ 该书英文版第一版为:Emmerich de Vattel, *The Law of Nations: or, Principles of the law of nature applied to the conduct and affaires of nations and sovereigns*, Translated from the French, Dublin: Luke White, 1792。

④ [美]惠顿著:《万国公法》,[美]丁韪良译,何勤华点校,中国政法大学出版社2003年版。

⑤ Henry Wheaton, *Elements of international law: with a sketch of the history of the science*, Philadelphia: Carey, Lea & Blanchard, 1836。惠顿在世(1785—1848年)时,该书多次再版。比如,我在美国访问研究时曾查阅了该书在此出版社出的1846年第三版。惠顿去世后,多家出版社再印该书,如Henry Wheaton, *Elements of International Law*, Boston: Little, Brown, 1855。后人也修订该书,如 *Elements of international law / by William Beach Lawrence*, Second annotated edition, Boston: Little, Brown, 1863; *Elements of international law / by Richard Henry Dana*, 8th edition with notes, Little, Brown, 1866。《万国公法》点校者序称:该书译自惠顿“于1836年出版的《国际法原理》”,并“在点校时参照英文版惠顿原著(1866年重印本)”。但是,该书1864年中文版并未说明译自哪一版本,而1866年版本则是后人修订本。

⑥ 虽然1865年出版的日文版惠顿《万国公法》受到了同名中文版的影响,但是,随后的明治维新使得日本很快走向现代化,并积极引进西方的国际法理论。1895年日本东京帝国大学设立专职国际法教授,1897年成立日本国际法学会。20世纪初出版的许多有关日文论著,均称为“国际法”或“国际公法”。参阅何勤华:《当代日本法学》,上海社会科学出版社1991年版,第383—384页。据考证,1902年至1903年,从日本留学归来的学者译自日文版的若干国际法论著,在上海出版,如范迪吉:《国际公法》、《国际私法》,上海:会文学社1903年版。同时,商务印书馆出版了译自德文版的《国际公法大纲》。参阅Rune Svarverud, “The formation of a Chinese lexicon of international law 1864 - 1903”,这是作者递交1999年在德国哥廷根举行的“西方知识移入晚期中华帝国”学术研讨会的论文。在此感谢作者赠文。

