

# 国际法原理

何志鹏 孙璐 王彦志 姚莹 著

高等教育出版社

# 国际法原理

何志鹏 孙璐 王彦志 姚莹 著

高等教育出版社·北京

## 图书在版编目(CIP)数据

国际法原理 / 何志鹏等著. -- 北京: 高等教育出版社, 2017.9

ISBN 978-7-04-047986-7

I. ①国… II. ①何… III. ①国际法 - 法的理论 - 高等学校 - 教材 IV. ①D990

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 151667 号

策划编辑 姜洁 责任编辑 姜洁 特约编辑 吕培勋 封面设计 李小璐  
版式设计 李小璐 插图绘制 杜晓丹 责任校对 刘莉 责任印制 尤静

出版发行 高等教育出版社  
社址 北京市西城区德外大街4号  
邮政编码 100120  
印刷 北京鑫丰华彩印有限公司

开本 787mm × 1092mm 1/16  
印张 40.25  
字数 760千字  
购书热线 010-58581118

咨询电话 400-810-0598  
网址 <http://www.hep.edu.cn>  
<http://www.hep.com.cn>  
网上订购 <http://www.hepmall.com.cn>  
<http://www.hepmall.com>  
<http://www.hepmall.cn>  
版次 2017年9月第1版  
印次 2017年9月第1次印刷  
定价 68.00元

本书如有缺页、倒页、脱页等质量问题, 请到所购图书销售部门联系调换

版权所有 侵权必究

物料号 47986-00

审图号: GS (2016) 1288号

## 前 言

中国正在走向世界舞台的中心。21 世纪的国际政治、经济地图上，中国的地位越来越显著。从和平发展、和谐世界、中国梦、人类命运共同体的理念，到上海合作组织、金砖国家合作机制、“一带一路”发展战略、亚洲基础设施投资银行的筹建，中国越来越从容、越来越稳健地走向了全球治理的核心地带。当今世界格局、全球治理的总体趋势，是走向法治。而国际法作为面向世界、面向未来的中国所必须掌握的世界共同交往语言和工具，作为人类文明的结晶，对中国提出了很高的要求，要求中国成为一个国际法强国。

中国正在坚定地走向法治之路。从改革开放开始，中国日益重视法制建设，日益强调法治理念、法治体系、法治信仰的重要作用。而在这个相互依赖，日渐复杂化、多样化的世界上，法治中国不可能离开国际法治。国际法治的经验、教训、理念困境都必将成为法治中国的理论源泉与实践借鉴。法治中国的理论奠基和实践发展都必须建立在与国际法治的交叉互构之上，这同样要求中国成为一个国际法强国。

中国从 19 世纪 40 年代开始密集接触来自西方的国际法体系，大约有 100 年的时间都是受凌辱和侵害的状态，终于通过在第二次世界大战（以下简称“二战”）中艰苦卓绝的斗争获得了国际社会的认可，不但成为联合国的创始会员国，而且具有安理会常任理事国的身份。然而，冷战的烟云和祖国未能统一这两个因素共同作用，导致了中国在国际体制中又一次被边缘化；国内的政治运动则使得包括国际法在内的法学、整个社会科学的学术和实践都受到严重的伤害。直到 20 世纪 70 年代，中国恢复了联合国的合法席位，中美建交，中国自身也开始重视教育、重视人才，中国的国际法事业才开始恢复和发展。然而，岁月蹉跎，留下了很多令人扼腕的遗憾，当考虑振兴中国的国际法事业之时，我们才发现，在国际法的知识和能力方面，我们已经被落得很远。



奋起直追，需要信心，需要努力，更需要实力。幸赖前辈耕耘教导，学人艰辛耕耘，中国国际法的总体水平突飞猛进。当前，在国际法的世界舞台上，已经能够看到中国学者的身影，能够听到中国学者的声音。但是，这些成就距离我们的需要还很远。我们还需要相当大的提升以丰富国际法律文化的多样性，改变西方学者掌握国际法话语权的局面，对国际法治的公平演进做出中国的贡献，表达中国的话语，并有效地维护中国的利益。

要成为国际法强国，我们坚信，除了理论家和实践者的不懈努力，尚取决于国际法学教育的整体优化。我们期待着，国际法的教育能够通过改进教学内容和教学方法给学生以兴趣、以方法、以框架、以理念。

想要实现这些期待，我们每位教师需要付出心血，也需要结合国际前沿和中国实践，拿出具有实践性、前沿性、中国特色的优质国际法教科书。我们就是秉持着这样一个理念，一方面设计和工作于一本内容相对丰富的国际法通论性著作，另一方面撰写一本简明与覆盖面并重的基础原理性著作。本书属于后一尝试的初步体现，其主要目标是为法学专业的本科生或者研究生提供基本的国际法知识与观念，也为对国际法有兴趣的人员提供一份入门的读物。本书在编写的过程中，力图体现以下指导思想：

第一，形成以基本脉络和基本框架引领具体规则和制度的阐述模式。建立在以往对国际法教育者进行咨询，了解国际法实践、教学与研究中的问题和需求，与学生进行各种正式和非正式的交流，了解学生对课程的评价和反馈的基础上，力求体现学生最期待的课程材料阐述模式。由于法学学科高度依赖规则文本分析，所以每章结尾都通过二维码列出主要文本，以便进行规范分析。

第二，在设计思路，力求突出重点、要点，不求“大而全”。国际关系中的法律问题纷繁复杂，要列举国际法的所有问题既不可能也无必要。所以，本书不追求列举所有国际法问题，而是充分考虑到那些对于理解当代国际法的基本规则起重要作用的实践，按照总论、主体、客体、行为、责任与争端解决五个板块，有侧重地对具体问题进行论述。

第三，突出观点和领域的时代性。国际法与所有其他法律一样，是“动态法”（living law），随着国际关系的变化和发展而不断地变化和发展。本书在知识与观点上力图突出新颖性，不仅对传统的国际法框架进行准确阐述，而且对新兴的网络、反恐、气候变化等问题给予密切关注。以使读者掌握国际法发展的最新动态，

体现现代国际法规则的变化和发展。

第四，充分展示中国立场。本书既可成为大多数读者的入门读物，也可作为法学专业学生进行国际法课程学习的基本教材，所以不仅注重国际前沿，更注重结合中国现实问题，抓住国际法的实践与理论前沿。在相关的论述中，始终关注中国的国际法问题、国际法立场和国际法经验，充分考虑国际法与中国利益的辩证关系，明确作为中国国际法通论所应关注的中国问题、中国特色、中国意识、中国立场和中国因素，并且把国际法的世界意识和中国意识、世界问题和中国问题、世界关怀和中国立场有机地结合起来。

第五，提升学生的国际对话能力。针对按照国际化水准培养的学生，不仅在本书中注意相关词汇的英文表达，而且高度注重相关的立法、守法、法律监督和司法实践，努力突破绝大多数传统国际法论著偏重概括的规范阐述的倾向。在每一章的结尾处，本书都会列举相关问题所涉及的参考文献，用以满足不同读者的偏好，提供不同的思考视角，为进一步研究提供便利。

第六，注重国际法的基础知识。国际法的通论性著作应该紧紧围绕国际法的基本问题，展开国际法的基本制度，阐述国际法的基础理论，培养国际法的基本能力。本书力图更好地展示国际法基础知识、基础理论和基本能力，使之更加具体，更加深入，更加全面，更加系统，更加清晰，更加准确。本书加强了国际法渊源等基础知识的阐释，为进一步分析、理解具体问题提供了思路与方法。

第七，通过经典案例解析国际法原理和规则，培养学生的实践能力。国际法作为一项针对实践的规范体系，其最终目标在于应用。因而，本书力求把法律知识与法律操作过程结合起来，将法学理论与操作能力结合起来，注重实践能力的培养，努力促进教学方法和教学内容的改革，并且重视引导学习者利用互联网获取信息、寻求资料，了解理论和实践的情况。

第八，力求在国际关系与国际法的交叉学科平台上展开，体现国际关系中的国际法所发挥的作用以及受到的限制，同时努力审视国际法在国际关系中的地位与作用。考虑到国际关系与国际法跨学科研究的方法能够提供一个观察和思考国际法问题的基本视角，本书在基础理论中，着力从国际政治、经济、文化的全局视角来看待国际法问题。

基于上述理念，我进行了全书的结构规划和基本格式设计，并与我的同事们

一起投入精力，共同完成书稿的编写。具体章节编写情况如次：

第一章“国际法的基本问题”：第一、三、四、五节，何志鹏；第二节，孙璐；第二章“国际法的渊源”：何志鹏；第三章“国家”：姚莹；第四章“国际组织”：王彦志；第五章“国际法上的私人”：第一、二、三、四节，何志鹏；第五节，王彦志；第六章“领土法”：姚莹；第七章“海洋法”：姚莹；第八章“国际航空法与外层空间法”：何志鹏；第九章“保护人权”：何志鹏；第十章“条约”：王彦志；第十一章“外交与领事法”：何志鹏；第十二章“经济交往”：王彦志；第十三章“武力使用”：孙璐、何志鹏；第十四章“国际环境法”：孙璐、何志鹏；第十五章“国际法律责任”：何志鹏；第十六章“国际争端解决”：第一、二、四节，王彦志；第三节，何志鹏。

在收到各位作者的文稿之后我进行了统稿，所以结构和思路上的问题我应当负责。而各位作者负责的具体章节，是各自的贡献。

在撰写过程中，各位作者不断地学习和参考现有的中英文国际法著作、论文，更深切地体会到文化传承、知识积累对于学术发展与教育进步的重要意义。

本书的编写和出版，一如既往地受到了吉林大学、吉林大学法学院的支持，并荣幸地受到高等教育出版社的充分肯定和大力支持。第十三章蒙红十字委员会东亚代表处宋天英女士审读，他们提出了非常有价值的修改意见，深表谢意。在收集图片的过程中，蒙刘大群法官提供其本人照片；凌岩教授提供李浩培先生照片，谨致谢忱。在全书校稿环节，李若曦和都青两位博士生付出了心血。

书中一定有诸多遗漏和不足，敬希专家和各位读者通过电子邮件（hezp@jlu.edu.cn）指正，让我们在国际法的知识和见解上不断前进。

何志鹏

2015年9月于吉林大学

# 目 录

## 第一编 国际法总论 1

### 第一章 国际法的基本问题 3

#### 第一节 国际法的含义 3

##### 一、国际法是国际关系的规则 3

##### 二、国际法与国际私法、国际经济法的关系 7

#### 第二节 国际法的发展 8

##### 一、国际法的实践发展 9

##### 二、国际法的理论发展 15

#### 第三节 现代国际法的性质与特点 19

##### 一、国际关系理论视野中的国际法 20

##### 二、从关联概念看国际法的性质 24

##### 三、当代国际社会中的国际法特点 29

#### 第四节 国际法的主体 36

##### 一、国际法主体的基本要素 36

##### 二、国际法主体的分类 37

#### 第五节 国际法与国内法的关系 39

##### 一、国际法与国内法关系的理论 39

##### 二、国际法在国内法中的地位 42

#### 拓展资料 46

#### 思考题 46

#### 延伸阅读 46

## 第二章 国际法的渊源 49

### 第一节 国际法渊源的内涵与类别 49

#### 一、国际法渊源的内涵 49

#### 二、国际条约 50

#### 三、国际习惯 51

#### 四、一般法律原则 54

#### 五、司法判例 57

#### 六、公法学家的学说 58

#### 七、国际组织的决议 59

#### 八、单边行为在国际法上的意义 60

### 第二节 国际法渊源的位阶与强行法 60

#### 一、国际法渊源的位阶问题 60

#### 二、国际强行法 62

### 第三节 国际法的编纂 64

#### 一、国际法编纂的含义和类型 64

#### 二、联合国编纂国际法的活动 68

#### 拓展资料 73

#### 思考题 73

#### 延伸阅读 73



## 第二编 国际法主体 75

### 第三章 国家 77

#### 第一节 国家的概念 77

##### 一、国家的定义 77

##### 二、国家的构成要素 77

#### 第二节 国家与政府承认 80

##### 一、承认的内涵 80

##### 二、承认的性质和效果 85

##### 三、不承认及其效果 88

#### 第三节 国家与政府继承 90

##### 一、国家继承 90

##### 二、政府继承 95

#### 第四节 管辖与豁免 96

##### 一、管辖的概念 96

##### 二、管辖的原则 97

##### 三、管辖冲突与合作 100

##### 四、国家及其财产管辖豁免 103

#### 拓展资料 112

#### 思考题 112

#### 延伸阅读 113

### 第四章 国际组织 115

#### 第一节 国际组织的内涵与发展 115

##### 一、国际组织的内涵 115

##### 二、国际组织的发展 116

##### 三、国际组织对国际法的影响 117

#### 第二节 国际组织的基本结构 118

##### 一、国际组织的会员资格 118

##### 二、国际组织的机构与职能 120

##### 三、国际组织的表决制度 121

#### 第三节 国际组织的法律人格 122

##### 一、国际组织法律人格的根据 122

##### 二、国际组织法律人格的特征 125

##### 三、国际组织法律人格的内容 126

#### 第四节 联合国 128

##### 一、联合国的建立 128

##### 二、联合国的宗旨与原则 130

##### 三、联合国的会员国 130

##### 四、联合国的主要机关及其职权 132

##### 五、中国与联合国 137

#### 第五节 其他主要国际组织 138

##### 一、专门性国际组织 138

## 二、区域性国际组织 140

拓展资料 146

思考题 146

延伸阅读 147

## 第五章 国际法上的私人 149

## 第一节 个人的国籍 150

一、国籍的概念及法律意义 150

二、国籍的取得和丧失 151

三、国籍的抵触(冲突)及其解决 154

四、中国的国籍法 156

## 第二节 外国人的法律地位和待遇 158

一、外国人的概念与法律地位 158

二、外国人待遇的一般原则 160

三、外交保护 163

四、中华人民共和国对外国人的管理制度 165

## 第三节 引渡和庇护 168

一、引渡 168

二、庇护 172

## 第四节 难民 176

一、难民和国际难民法的概念 176

二、难民身份的确定 177

三、难民的法律责任 178

四、中华人民共和国保护难民的基本立场和实践 180

## 第五节 跨国公司和非政府组织 181

一、跨国公司 181

二、非政府组织 184

拓展资料 187

思考题 187

延伸阅读 188

## 第三编 国际法客体 189

## 第六章 领土法 191

## 第一节 领土与时际法 191

一、领土的概念及意义 191

二、国家领土的组成部分及其在国际法上的地位 191

三、领土主权 193

四、领土主权的限制 194

五、时际法 197

六、关键日期 198

第二节 国际法上的领土取得与变更方式 198

一、传统国际法上的领土取得与变更方式 198

二、现代国际法所承认的领土变更方式 203

三、与领土变更相关的其他国际法问题 205

第三节 边界与边境制度 207

一、边界的概念及其划分 207

二、边境制度 210

三、中国的领土边界问题 211

**思考题** 218

**延伸阅读** 219

**第七章 海洋法** 221

第一节 海洋法的范围及历史发展 221

一、海洋法的范围 221

二、海洋法的历史发展 222

第二节 领海和毗连区 228

一、基线 228

二、内水 230

三、领海 234

四、毗连区 239

第三节 专属经济区与大陆架 240

一、专属经济区 240

二、大陆架 243

三、中国的专属经济区和大陆架 247

第四节 用于国际航行的海峡及群岛水域 253

一、用于国际航行的海峡 253

二、群岛水域 254

第五节 公海 256

一、公海的概念及法律地位 256

二、公海的法律制度 256

第六节 国际海底区域 260

一、国际海底区域的概念及形成历史 260

二、国际海底区域的法律地位 261

三、国际海底的开发制度 262

四、关于执行《联合国海洋法公约》第十一部分的协定 263

**拓展资料** 265

**思考题** 266

**延伸阅读** 266

**第八章 国际航空法与外层空间法** 269

第一节 领空及其界限问题 269

一、领空的内涵与相关立法 269

二、空气空间和外层空间的界限 270

三、领空的水平界限 271

第二节 国际航空法体系 271

一、国际航空的基本规范 272

二、国际民航安全制度 279

第三节 外层空间法律体系 286

一、人类的外空活动与外空法的发展 287

二、外空活动的主要原则 288

三、外空物体与宇航员的法律地位 289

四、外空活动的主要法律制度 289

五、外空争端解决机制 291

六、中国与外空法律制度 293

**拓展资料** 294

**思考题** 295

**延伸阅读** 295

## 第四编 国际法律行为 297

### 第九章 保护人权 299

第一节 国际人权保护的进程与内容 299

一、第一次世界大战以前：人权全球化的萌芽阶段 299

二、两次世界大战期间：人权全球化的创始阶段 300

三、第二次世界大战之后：人权全球化的兴盛阶段 301

四、当代国际人权的内容 302

第二节 人权国际保护的法律渊源 304

一、人权方面的“软法” 304

二、与人权有关的国际条约 306

三、习惯人权法 316

第三节 国际人权机构 316

一、全球性的人权保护机构 317

二、区域性的人权保护机构 331

第四节 国际人权监督机制 333

一、全球人权法律体制 333

二、区域人权法律机制 336

三、非区域性的人权合作 340

四、单边人权措施 341

五、非政府组织的人权监督与促进 342

六、中国对国际人权机制的立场及参与 346

**拓展资料** 350

**思考题** 351

**延伸阅读** 351

### 第十章 条约 353

第一节 条约与条约法 353

一、条约的概念 353

二、条约法的渊源 355

第二节 条约的缔结 356

一、缔约能力 356

二、条约的缔结程序 357

三、条约的保留 358

四、条约的保管、登记与公布 361

第三节 条约的遵守和适用 361

一、条约的生效 361

二、条约的暂时适用 362

三、条约的遵守 363

四、条约适用的时间和空间范围 364

五、条约的冲突 367

第四节 条约的解释 368

一、条约解释的概念 368

二、条约解释的一般规则 369

三、条约解释的补充资料 370

四、条约解释的其他方法 371

五、多种文字条约的解释 371

第五节 条约与第三国 372

一、条约与第三国的关系 372

二、条约的相对效力原则 372

三、条约经第三国同意而为该第三国创设义务或权利 372

四、条约所载规则作为习惯国际法而对第三国有拘束力 373

五、对世地位或客观体制 373

六、条约对第三国效力的其他情形 374

第六节 条约的修订 375

一、条约修订的概念 375

二、条约修正 375

三、条约的修改 378

第七节 条约的无效 379

一、条约无效的概念 379

二、条约无效的理由 379

三、不平等条约 382

四、条约无效的后果 383

第八节 条约的终止和暂停施行 384

一、条约终止和暂停施行的概念 384

二、条约终止和暂停施行的原因 385

三、条约终止和暂停施行的程序 387

四、条约终止和暂停施行的后果 388

**拓展资料** 388

**思考题** 389



**延伸阅读** 389**第十一章 外交与领事法** 391

## 第一节 概述 391

## 一、外交关系和领事关系 391

## 二、外交与领事立法 393

## 第二节 外交关系的主体 394

## 一、中央外交机关 395

## 二、外交代表机关 398

## 三、外交团 401

## 第三节 外交行为法 402

## 一、外交人员的派遣和接受 402

## 二、外交人员职务的终止 403

## 三、外交特权与豁免 404

## 四、使馆及其人员对接受国的义务 411

## 五、《中华人民共和国外交特权与

豁免条例》412

## 第四节 领事关系主体与领事行为法 412

## 一、领事关系的建立和领馆的设立 412

## 二、领事职务 413

## 三、领馆人员 414

## 四、领事特权与豁免 415

## 五、领馆及其人员对接受国的义务 418

六、《中华人民共和国领事特权与  
豁免条例》418**拓展资料** 421**思考题** 421**延伸阅读** 421**第十二章 经济交往** 423

## 第一节 国际经济法律体系的发展 423

## 一、现代国际经济法的兴起 423

## 二、中国近代的协定关税体制 423

三、第二次世界大战以后的布雷顿森林  
体系 425四、南北矛盾与争取建立国际经济新秩序  
运动 427

## 五、新自由主义与国际经济法的新发展 428

## 第二节 世界贸易体系 431

## 一、GATT各轮回合谈判 431

## 二、WTO的法律体系 432

三、WTO多哈回合谈判 437  
四、中国与GATT/WTO 438  
第三节 国际货币基金组织与世界银行集团 440

一、国际货币基金组织 440  
二、世界银行集团 444  
第四节 区域经济协定体制 446  
一、区域经济协定 446  
二、欧洲联盟 447  
三、北美自由贸易区 449  
四、东南亚国家联盟 450

**拓展资料** 452

**思考题** 452

**延伸阅读** 452

### 第十三章 武力使用 453

第一节 关于武力使用的规则 453  
一、1945年之前的武力使用战争权 453  
二、1945年之后的武力使用 455

#### 第二节 战争与武装冲突法 459

一、战争与武装冲突法的含义 459  
二、传统的战争过程 460  
三、国际人道法 467

#### 第三节 军备控制 477

一、军备控制的内涵与历史发展 477  
二、裁军谈判会议 478  
三、核军备控制 478

四、禁止生物武器公约(BWC) 483  
五、禁止化学武器公约(CWC) 485  
六、导弹技术控制制度(MTCR) 486  
七、外空军控 488  
八、网络军控 490

**拓展资料** 492

**思考题** 493

**延伸阅读** 493

### 第十四章 国际环境法 495

#### 第一节 国际环境法的概念与范围 495

一、国际环境法的概念与特点 495  
二、国际环境法的历史发展 498  
三、国际环境法的渊源 501

#### 第二节 国际环境法的基本原则 503

一、可持续发展原则 503  
二、污染者偿付原则 505  
三、损害预防原则 506  
四、风险预防原则 507  
五、国际合作原则 508  
六、共同但有区别的责任原则 508

### 第三节 危险废物越境转移的治理 509

#### 一、《巴塞尔公约》 509

#### 二、《巴马科公约》 512

### 第四节 海洋污染的治理 513

#### 一、船舶源污染的治理 514

#### 二、陆源污染的治理 520

#### 三、海上事故源污染的治理 523

#### 四、海洋倾倒源污染的治理 524

#### 五、海底开发活动源污染的治理 525

### 第五节 大气环境的保护 526

#### 一、《联合国气候变化框架公约》 527

#### 二、《京都议定书》及后续努力 528

#### 三、《保护臭氧层维也纳公约》及其蒙特利尔议定书 529

### 第六节 生物多样性的维护 530

#### 一、生物多样性概述 530

#### 二、相关国际法规范 531

### 第七节 国际环境保护的其他领域 532

#### 一、淡水环境保护 532

#### 二、土壤和森林保护 533

#### 三、危险物质和活动的控制 533

#### 四、宇宙空间环境保护 535

#### 五、世界文化和自然遗产保护 535

### 拓展资料 535

### 思考题 336

### 延伸阅读 536

## 第五编 国际法律责任与 争端解决 537

### 第十五章 国际法律责任 539

#### 第一节 国家责任 540

##### 一、国际法上的不法行为 540

##### 二、国际不法行为的归因性 542

##### 三、一国对另一国不法行为的责任 545

##### 四、解除行为不法性的情况 545

##### 五、国家责任的形式 548

##### 六、国家责任的承担 550

#### 第二节 国际赔偿责任 551

##### 一、国际赔偿责任的内涵 551

##### 二、国际赔偿责任的法律发展 553

##### 三、国际赔偿责任的法律规则 555

##### 四、国际赔偿责任的国际法实践 558

#### 第三节 国际刑事责任 566

##### 一、国际刑事责任的承担者 566

##### 二、国际罪行 568

三、追究个人刑事责任的经验：特别国际  
刑事审判 570

四、国际刑事法院 576

**拓展资料** 581

**思考题** 582

**延伸阅读** 582

## 第十六章 国际争端解决 583

第一节 国际争端解决导论 583

一、国际争端的内涵 583

二、国际争端解决方法的演进 584

三、国际争端解决的政治方法 588

四、国际争端解决的法律方法 592

第二节 国际仲裁 592

一、国际仲裁的概念 592

二、仲裁的基础 593

三、仲裁庭组成 595

四、仲裁程序 596

五、仲裁适用的法律 597

六、仲裁裁决 598

七、常设国际仲裁院 600

第三节 国际法院 603

一、作为国际法院前身的常设国际法院 603

二、国际法院的建立 604

三、国际法院的组成 604

四、国际法院的管辖 606

五、国际法院的一般程序 607

第四节 中国与和平解决国际争端 610

一、中国对政治解决国际争端的偏好 610

二、中国对法律解决国际争端的疏离 611

三、中国与国际法院 613

四、中国在经贸领域解决国际争端的  
灵活态度 615

**拓展资料** 615

**思考题** 615

**延伸阅读** 616

**核心参考文献** 617

# 第一编 国际法总论

第一章 国际法的基本问题 3

第二章 国际法的渊源 49





## 第一章 国际法的基本问题

国际法乃国际行为的重要判断标准与衡量尺度，也是大国崛起之重器。一个国家能否用好国际法，关乎该国的国际声誉和发展环境。用好国际法，不仅应了解国家在高深复杂的国际法律事务面前所具有的主动性与创造性，也必须把握日常使用的国际法的基础知识，而不能犯低级错误。

### 第一节 国际法的含义

国际法的含义，是国际法最基本的问题，也是国际法领域最具有理论挑战意义的问题。<sup>①</sup>可以说，对于国际法含义的理解，随着对国际法的认识 and 理解的不断拓展而持续深入。

#### 一、国际法是国际关系的规则

对国际法的含义有很多解读。一般的通论性著作会这样阐释：国际法是以国家而非个人为主要主体的法律体系；<sup>②</sup>国际法按其字义所表示，意味着国家间的法律，具体说来，就是国家相互关系上行为的规范；<sup>③</sup>对国家之间的关系加以规范的原则、规则和制度的总体就是国际法；<sup>④</sup>或者，国际法是治理国家、国际组织、个人以及其他国际政治中的主体之间关系的规则、原则和概念；<sup>⑤</sup>也有学者从更广泛的角度认为，国际法是条约、习惯、外交事件和政治压力的组合，其中条约为国际组织提供宪法，组织给国家创设义务，条约是大多数国家到机构去解决争端的基础。<sup>⑥</sup>上述解释各有其合理之处，由其视角而决定。

本书认为，国际法是国际关系的规则。这意味着，国际法是国际关系的一个部

<sup>①</sup> 关于国际法是什么的讨论，参见 Vaughan Lowe, *International Law*, Oxford University Press, 2007, pp. 5–6; Rebecca MM Wallace and Olga Martin-Ortega, *International Law*, 7th ed., Sweet & Maxwell, 2013, pp. 1–4; James Crawford, *Brownlie's Principles of Public International Law*, 8th ed., Oxford University Press, 2012, pp. 6–19; Martti Koskenniemi, "The Politics of International Law", 1 *European Journal of International Law* (1990) 4; Martti Koskenniemi, "The Politics of International Law-20 Years Later", 20 *EJIL* (2009) 7; Rebecca LaForgia, "The Politics of International Law-Twenty Years Later: A Reply to Martti Koskenniemi", 20 *EJIL* (2009) 1922.

<sup>②</sup> See Malcolm Shaw, *International Law*, 7th ed., Cambridge University Press, 2014, p. 1.

<sup>③</sup> 参见周鲠生：《国际法》，武汉大学出版社2007年重排版（依据商务印书馆1976年版），第1页。

<sup>④</sup> 参见王铁崖：《国际法引论》，北京大学出版社1998年版，第2页。

<sup>⑤</sup> See Shirley V. Scott, *International Law in World Politics: An Introduction*, Lynne Rinner Publishers, 2004, p. 1.

<sup>⑥</sup> See Richard K. Gardner, *International Law*, Longman, 2003, p. 7.