

国际海洋法之 海盗问题研究

李文沛 著



Research on
Piracy in
International
Law of the Sea

LI WEN PEI

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

国际海洋法之 海盗问题研究

李文沛
著

Research on Piracy in
International Law of the Sea

法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

国际海洋法之海盗问题研究 / 李文沛著. —北京:
法律出版社, 2010. 3

ISBN 978 - 7 - 5118 - 0188 - 3

I. ①国… II. ①李… III. ①海洋法—研究②海盗—
刑事犯罪—研究—世界 IV. ①D993. 5

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 221175 号

国际海洋法之海盗问题研究

李文沛 著

责任编辑 孙东育

装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

开本 A5

印张 8.25 字数 207 千

版本 2010 年 3 月第 1 版

印次 2010 年 3 月第 1 次印刷

出版 法律出版社

编辑统筹 独立项目策划部

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京中科印刷有限公司

责任印制 张宇东

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 0188 - 3

定价:25.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

序一

正当各国加强国际合作,联合国允许国家派军舰进入索马里海域,遏制和打击猖獗的海盗活动、维护海上安全之际,李文沛博士将其博士学位论文“国际海洋法之海盗问题研究”整理完善,付梓出版,具有重大的现实意义和理论价值。

索马里自 1991 年以来沿海地区海盗活动猖獗,被国际海事局列为世界上最危险的海域之一。2009 年以来,索马里附近海域已经发生 30 多起劫持外国船只事件,目前仍有 10 多艘船只在海盗手中。联合国安理会今年 6 月通过一项决议,允许一些国家派军舰进入该区域,打击武装抢劫行为。欧盟还表示不排除进一步加强在这一地区反海盗活动力度的可能性。索马里海盗猖獗的行为使人们再次关注这一既传统又现实的海上安全问题,越来越多的人甚至将其列为国际犯罪问题,认为应“将现代海上的暴力行为、恐怖行为及政治行为都归于海盗行为”。

传统的海盗形式比较少见了,可是呈现新特点的现代海盗行为异常猖獗和残酷。海上的暴力行为和海盗活动直接危害到海洋的和平秩序与安宁;直接影响到海洋的和平利用,特别是航运和资源开发;危及到和平居民的安全;影响到人类的生活方式。各国有必要采取一切可行的办法制止海盗的海上暴力行为。制止和打击海盗需要国际和区域通力合作,才能维护和保证海上安全。国际海事委员会根据联大决议,于1985年4月和1987年12月在美国的马萨诸塞州沃兹霍尔海洋研究所召开了关于现代海盗问题的国际会议;于1988年在罗马通过了《关于制止妨害海上航行安全不法行为公约》和《关于妨害大陆架固定平台安全之不法行为的议定书》。在罗马公约中,国际海事委员会将海上暴力行为和海盗行为提高到“危及人权宣言中人的生命、自由和安全的高度认识,认为海盗及海上各种形式的暴力行为,危及和伤害无辜平民,严重伤害人类的尊严,妨害人类的基本自由”。

21世纪是海洋时代,是人类向海洋进军的时代。在人们向传统海洋安全和非传统海洋安全宣战之际,海盗和持械抢劫事件再度增加,世界上有些地区的情况尤为严重。海盗和持械抢劫船舶威胁海事安全。这种犯罪行为可能使海员丧失生命、身体受到伤害或作为人质遭到劫持,对商务和航行造成严重破坏,使船东蒙受经济损失,并对海洋环境造成破坏。这种袭击影响广泛,使人道主义援助受阻,并使今后海盗地区的运输费用增加,使世界粮食计划署关键的粮食援助运送行动受到破坏。海盗和持械抢劫船舶事件涉及的暴力因素不断增加,一些较为复杂的袭击事件可能出自组织严密的犯罪分子之手。国际刑警组织的“巴达”项目重点针对海盗和持械抢劫船舶问题,旨在确定犯罪团伙身份、网络结构、行动地区、作案

手法以及与其他犯罪活动的联系。据海事组织报告,自从其1984年开始收集数据以来,共发生了4446起海盗和持械抢劫船舶事件。国际商会下的国际海洋局注意到,2008年报告的海盗和持械抢劫船舶事件比2007年增加了10%。

《海洋法公约》规定,所有国家应尽最大可能进行合作,制止海盗行为,且在公海上均可扣押海盗船舶或飞机或为海盗所夺取并在海盗控制下的船舶或飞机,逮捕船上或机上人员并扣押船上或机上财物。这些规定同样适用于专属经济区。对在一国内水或领海发生的持械抢劫船舶行为,沿海国负有首要的执法责任。1988年《制止危及海上航行安全非法行为公约》规定,持械抢劫船舶为犯罪行为;2000年《联合国打击跨国有组织犯罪公约》则规定,某些持械抢劫船舶为犯罪行为。联合国大会在关于海洋和海洋法问题的各项决议中,一再鼓励会员国进行合作,应对海盗和海上持械抢劫问题。海事组织和世界粮食计划署鼓励沿海国、船旗国和其他国家加大合作,减少索马里沿海的海盗事件。安全理事会在第1772(2007)号决议中,鼓励在索马里海岸邻近的国际水域和空域派有舰艇和军用飞机的会员国随时注意海盗事件,并采取适当行动保护商业航运,尤其是人道主义援助的运送。为协助执行国际文书,海事组织以公告形式为船东、船舶营运人、船长和船员发布了关于预防和制止海盗和持械抢劫船舶行为的指南。海事组织还通过了《海盗和持械抢劫船舶罪行调查做法守则》。国际刑警组织最近宣布,打算启用全球偷盗船舶数据库,已经设想采取各种措施,加强区域合作和双边合作。比如,《亚洲打击海盗和持械抢劫船舶行为区域合作协定》规定,缔约国应采取措施,制止海盗和持械抢劫船舶行为,分享情报,并提供法律互助。中西部非洲海事组织(中西非海事组

织)计划建立次区域海岸警卫队网络,参加网络的海岸警卫队舰艇可在其他缔约国的领海内跟踪涉嫌参与海盗或持械抢劫的船舶,以加强执法手段。此外,西印度洋区域也在计划制定关于海盗和持械抢劫船舶问题的协定。《海洋法公约》有关船旗国管制和根据《海洋法公约》缔约国可采取的执法措施的规定,同样具有特别的相关意义。当然,《海安公约》作出更明确的规定,旨在确保采取适当行动,打击强行扣押船舶、对船上人员实施暴力以及在船上安放可能摧毁或破坏船舶的装置等针对船舶的非法行为的人员。《海安公约》要求缔约国在抓获犯罪嫌疑人后,对其提起诉讼或予以引渡。《海安公约》还要求在制止犯罪和缔约国信息分享方面进行互助与合作。《公约议定书》将《海安公约》的许多规定适用于在大陆架固定平台上或针对此类平台的犯罪行为。

本书对于这个热点、难点和非常棘手的问题进行了较为全面和深入的探讨和论述。对国际海洋法中有关海盗与海盗行为的理论与实践、海盗的历史与现状进行了梳理和分析,总结现代海盗的特点,并通过探讨相关案例,缕析了有关海盗问题的立法,尤其是1982年《联合国海洋法公约》中涉及海盗问题的条款,进而分析在各种模式中解决海盗问题的机制与方式,最后针对中国应如何应对海盗问题提出了建议。同时本书还以较大的篇幅,对国际法中的普遍管辖权问题、打击海盗方面的国际合作及区域合作问题、反恐和国际刑事犯罪问题进行较为深入的分析和阐述。当然,这些问题涉及面宽广,不可能在一本书中全面论及。

本书分五章,分别从国际海洋法中海盗问题的由来、海盗问题的最新发展、国际海洋法对海盗问题的法律规制、国际合作制止海盗与海盗行为、中国对国际海盗犯罪的打击等几个

方面进行了深入的分析和论述,视角新颖,观点独到,触及前沿,有所创新。

因此,《国际海洋法之海盗问题研究》一书确是一部论述海盗这一既古老又现代的国际法问题的全新佳作,是当之无愧并不可多得的国际海洋法研究的优秀成果。它的出版问世,值得祝贺。

愿更多有见地的优秀的海洋法论著问世。

周忠海

2009年10月20日

于北京锦秋知春

序二

李文沛博士对国际海洋法中的海盗问题进行了研究,并以此为题撰写了一篇内容丰富、多有个人见地的博士论文。现在她准备将这一论文付梓公开出版,嘱我为其作序。我自思对海盗问题没有专门研究,很难下笔,推辞再三而不果,只能从命写点认识,以为序。

海盗这一社会现象由来已久,但不知出于何种逻辑,这一伤命图财的行当在过去相当长的一段时期里却被认为是合法的,不仅没有被禁止,而且还成为一些人趋之若鹜,藉以带来巨额财富以至贵族、海军上将等显赫身份的重要手段。但这毕竟已是历史了,随着人类社会从野蛮向文明的进步,海盗终于被理所当然地视为应受法律制裁的犯罪行为。不仅如此,海盗还被认为是“人类的公敌”,国际社会的所有成员,不论是海盗的国籍国,或是海盗的受害国以及其他国家,都负有责任,同时也拥有权力同它进行斗

争。从法律制度上说,海盗已被置于世界各国的普遍管辖之下。数百年来,国际社会为打击海盗,特别是在制定旨在惩治海盗的国际和国内法律规则方面作出了很多努力,取得了很多成果。1958年第一次联合国海洋会议通过的《公海公约》对过去形成的有关海盗的国际法规则进行了编纂,将它们归纳为八项规定;这些规定后来在1973年至1982年召开的第三次联合国海洋法会议上被几乎原封不动地写进了被称为“海洋宪章”的《联合国海洋法公约》。这两项公约均对海盗行为作出界定,责成所有国家尽最大可能进行合作,以制止海盗行为。在国际社会的共同打击下,海盗行为曾有所收敛,但从来没有止息过,时起时伏。近年来,在多种因素的交叉作用下,海盗行为又显猖獗。据国际海事局等机构的统计,2009年仅在索马里海域发生的海盗袭击事件,截至10月19日已达155起,比较2007年增加了3倍,其暴力程度也愈演愈烈,甚至动用了火箭筒等较为重型的武器。海盗行为的猖獗造成了对海上活动安全的严重威胁,不能不引起国际社会的广泛关注。联合国安理会已将打击海盗事项列入议程,2008年以来已先后四次通过决议呼吁各国积极参与打击索马里沿岸公海的海盗行为,并且授权它们使用海陆空力量,在索马里政府同意的情况下,进入索马里领海,甚至上岸打击海盗。

海盗行为的发生和绵延不绝,具有复杂的原因,显然需要从政治、经济、军事、外交、法律等多个领域采取措施,多管齐下,综合治理,才能收到实效。不铲除产生海盗的根源,是有可能最终消灭海盗现象的。在众多手段中,运用法律惩治海盗无疑是一项不可或缺的手段。现行的有关国际法规则为各国合作打击海盗提供了基本的法律框架,也取得了一定效果。但是,不容讳言,这方面的法律规则尚不完善,例如在现

行制度下,海盗行为是指发生在公海或任何国家管辖范围以外地方针对船舶、飞机、个人或财物的暴力或拘留行为,而在现实生活中,许多海盗行为是发生在一国的领海或专属经济区等国家管辖海域范围内的。对于这些行为,是否也应当视作海盗行为?是否只能依靠沿海国自己的努力,或是也应当建立某种机制,使得其他国家也有资格发挥打击作用呢?故此,为了在国际上更加有效地开展打击海盗的斗争,还有许多法律问题需要研究解决。

李文沛博士这部著作的出版适逢其时。它比较全面地探讨了国际海洋法中的海盗问题,对世界上一些重要国家反对海盗的国内法律、国际上为反对海盗所展开的合作,以及国际海洋法中关于海盗问题的规定等,作了很好的论述,也对现行制度存在的问题进行了分析,提出了如何加以改进的看法。所有这些内容,对于希望了解海盗问题的读者进一步研究海盗问题都是很有帮助的。在海盗问题再次引起世人特别关注的今天,这部书的问世尤其具有现实意义。我衷心祝贺它的出版,更希望作者在今后的工作中能够继续跟踪海盗问题的发展,百尺竿头,再上一步,为推动海盗问题的研究和反对海盗的法律制度的完善作出新的贡献。

刘楠来

目 录

绪论/1

第一章 国际海洋法中海盗问题的发展/10

第一节 海盗问题的历史发展/10

一、古希腊罗马时期的海盗问题(公元前10世纪~公元6世纪)/11

二、中世纪时期的海盗问题(公元6世纪~15世纪)/14

三、近代时期的海盗问题(公元16世纪~18世纪)/16

四、现代时期的海盗问题(公元19世纪末~20世纪90年代)/19

第二节 规制海盗问题立法之发展/21

一、国际海洋法之重大历史发展/22

二、制止海盗及海盗行为习惯法的形成/24

三、制止海盗及海盗行为条约法的演进/26

第三节 国际法上的海盗行为与国内法上的
海盗行为/36

第二章 国际海洋法海盗问题之最新发展/38

第一节 今日海盗问题的最新发展情况/38

一、海盗行为与海上持械抢劫案件的最新统计分类/38

二、最新重大海盗案例举要/47

第二节 今日海盗问题之特点与形成原因/51

一、今日海盗问题造成的主要威胁/51

二、今日海盗犯罪的特点与模式/53

三、今日海盗问题加剧之原因/55

第三节 今日海盗问题与海上恐怖主义/57

一、恐怖主义的概念与特点/57

二、海上恐怖主义的存在/59

三、今日海盗问题与海上恐怖主义/61

第三章 国际海洋法海盗问题之法律规制/66

第一节 主要国家国内法对海盗问题的法律规制/66

一、英国法的规定/67

二、美国法的规定/68

三、法国法的规定/70

四、俄罗斯法的规定/70

五、加拿大法的规定/71

六、西班牙法的规定/71

七、日本法的规定/72

八、韩国法的规定/73

九、其他国家法律的规定/73

第二节 国际海洋法中海盗问题案例研究/74

一、关于船内叛变的案例/74

二、关于为政治目的之船内叛变的案例/75

三、关于叛乱团体行为的案例/78

四、关于海盗行为管辖的案例/81

五、关于海盗行为地点的案例/84

第三节 1982年《联合国海洋法公约》中有关海盗问题的规定与评析/86

- 一、海盗行为的定义/86
- 二、海盗行为的构成要件/87
- 三、制止海盗行为的义务/98
- 四、海盗行为的管辖/98
- 五、海盗及海盗船机的扣押/100
- 六、海盗行为的处罚/102
- 七、总体评价/102

第四节 与国际海洋法中海盗行为相似的行为评述/105

- 一、暴力劫船行为/105
- 二、暴力劫持飞机行为/107
- 三、危害海上航行安全的行为/109

第四章 国际合作制止海盗与海盗行为/118

第一节 国际海洋法中的海盗问题与国际合作原则/118

- 一、国际合作原则的提出、含义与发展/118
- 二、国际合作原则之于海盗惩治的必要性/120
- 三、目前国际文件关于反海盗国际合作的规定/122

第二节 合作制止海盗与海盗行为遇到的问题与应对/123

- 一、合作制止海盗与海盗行为遇到的问题/123
- 二、合作制止海盗与海盗行为的模式概述/124

第三节 国际社会合作制止海盗与海盗行为/128

- 一、联合国制止海盗与海盗行为的努力/128
- 二、国际海事组织制止海盗与海盗行为的努力/130
- 三、国际海事局制止海盗与海盗行为的努力/135

第四节 航运业制止海盗与海盗行为的措施/137

- 一、船东(船公司)的措施/137
- 二、船长与船员的措施/139

第五章 中国对国际海盗犯罪的打击/149

第一节 中国面临的海盗问题/149

第二节 国内打击海盗的对策/152

一、国际海盗犯罪的国内立法/152

二、国内打击海盗的实践/156

第三节 中国与相关国家合作打击南海海盗/162

一、当前南海海盗问题/162

二、全球合作框架在打击南海海盗方面的缺陷/165

三、相关国家打击南海海盗的合作机制及其特点/168

四、中国参加多方面区域合作打击南海海盗的努力/173

结论/191

参考文献/203

附录/215

绪 论

21 世纪是海洋世纪,未来的时代是海洋的时代。海洋对于人类的生存与发展,一直具有至关重要的地位与影响。自古以来,人们利用海洋进行海上生产、商品交易、人员移动和文化交流。自国家出现后,除原有形式外,各个国家日益重视海洋综合权益及其对国家利益的关键作用。简言之,随着人类对海洋的认识加深与依赖加强,新一轮以海洋为主题的政治、经济、法律、社会文化活动等各方面的争夺与讨论已经拉开了帷幕。

在新一轮以海洋为主题的研究与实践活动中,与“开发”并行不悖的,同样占据重要位置的应是“安全”问题。当前,海盗问题日益突出,这一问题的不断加剧是对海上安全最大的挑战,大多数挑战波及地区乃至全球,甚至可能损害人类安全。从国际海事组织(IMO)公布之近年来发生的海盗行为与海上持械抢劫案件数目中,可以发现海盗问题的日益严重,国际社会都将之视为国际海洋法发展中一个愈来愈重要的问题,举行了若干国际级和区域一级的会议试图加以解决。如联大在 2005 年世界首脑会议上的讨论、海洋

保护咨询委员会在 2005 年 7 月召开的海洋安全倡议第一次会议,均欲寻出推进海上安全解决海盗问题的办法。同样,中国国家南海研究所与海南海事安全管理局于 2005 年 12 月举行了“南海海上安全研讨会”,2006 年 1 月在海口又举办了“能源安全与合作研讨会”,2006 年 3 月举办了“南海海上安全国际研讨会”,来自国内外的专家围绕“世界经济与南海航行安全”、“马六甲海峡与南海航道”、“南海航道安全与海上执法”、“海上反恐反盗与区域合作机制”等议题展开了研讨与交流;2006 年 5 月在厦门大学举行的“2006 年国际法年会”及 2006 年 8 月在哈尔滨举行的“2006 年海洋法年会”都对海上安全中的海盗问题予以了特别关注。最新的进展是针对日益严峻的索马里海盗问题,2008 年 10 月联合国和肯尼亚政府共同举办的索马里海盗问题国际会议,2009 年 6 月 9 日围绕打击索马里海盗措施,日美韩和国际海事组织(IMO)等约 50 个国家和国际组织代表参加的在韩国首尔举行的高官级别会议,以及 2008 年 11 月 27 日为加强对马六甲海峡等地区海盗活动的打击力度,在新加坡召开的“关于打击亚洲海盗活动和武装抢劫船只行为的地区合作协定”第一届总务会议。更为令人瞩目的是将于 2009 年 12 月在中国主导下,在北京举行的国际反海盗大型会议。在本次会议中,中国除了协调世界各国在亚丁湾的护航立场,还将正式提出各国打击海盗“分区护航”新策略。可见,对海盗问题的关注与研究,是对国际海洋法最新发展的回应。

本书试图阐明国际海洋法中有关海盗与海盗行为的理论问题与实践应对,就国际海洋法中海盗问题的历史与现状进行梳理,总结现代海盗的特点,并通过探讨相关案例,缕析有关海盗问题的立法,尤其是 1982 年《联合国海洋法公约》中涉及海盗问题的条款,进而分析在各种模式中解决海盗问题的机制与方式,最后针对中国应如何应对海盗问题提出建议。

本书共分为绪论、正文和结论三部分,其中正文部分分为五章。

第一章论述了国际海洋法中海盗问题的发展。海盗是伴随着人