



华东政法大学校庆六十周年纪念文丛

EAST CHINA UNIVERSITY OF POLITICAL SCIENCE AND LAW

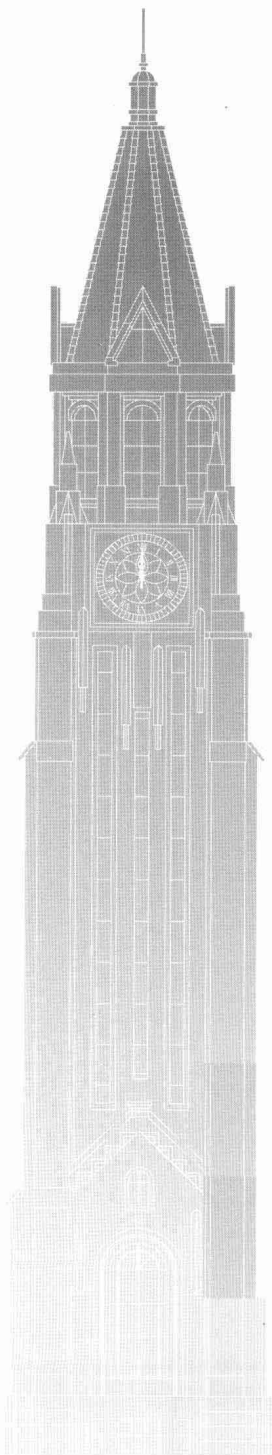


中华人民共和国条约法 问题研究(1949-2009年)

王 勇◎著



法律出版社
LAW PRESS·CHINA



编委会主任： 杜志淳 何勤华
编委会委员： 张智强 顾耘 刘晓红
林燕萍 应培礼 马长山
王 迁 王立民 朱榄叶
刘宁元 刘宪权 牟道媛
杨正鸣 吴 弘 肖国兴
何 敏 何明升 邱格屏
沈贵明 沈济时 沈福俊
张明军 范玉吉 罗培新
金可可 唐 波 高富平
傅鼎生 童之伟

图书在版编目(CIP)数据

中华人民共和国条约法问题研究(1949—2009年)/
王勇著. —北京:法律出版社,2012.5
(华东政法大学校庆六十周年纪念文丛)
ISBN 978-7-5118-3266-5

I. ①中… II. ①王… III. ①条约法—研究 IV.
①D993.8

中国版本图书馆CIP数据核字(2012)第044401号

华东政法大学校庆
六十周年纪念文丛

中华人民共和国条约法问
题研究(1949—2009年)

王勇著

责任编辑 刘彦洋

装帧设计  ilovee

© 法律出版社·中国

开本 A5

印张 11.625 字数 281千

版本 2012年7月第1版

印次 2012年7月第1次印刷

出版 法律出版社

编辑统筹 学术·对外出版分社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

责任印制 陶松

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 978-7-5118-3266-5

定价:28.00元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

沉舟侧畔千帆过

——华东政法大学校庆六十周年纪念文丛总序

沧海桑田，情怀依旧。六十年来，在逆境中崛起，在忧患中奋进，在辉煌中卓越，一代又一代华政人，将华政精神传承。从长宁旧居赏月苏州河畔，到松江新校读书玉泊湖旁，今天，华东政法大学迎来了六十周年华诞！六十年，华政为国家、为社会培养了大量优秀的人才，而他们，已经成长为国家的栋梁和母校的骄傲。

忆往昔，桃李不言，自有风雨话沧桑。1952年6月，经华东军政委员会批准，华东政法学院（现华东政法大学）由原圣约翰大学、复旦大学、南京大学、东吴大学、厦门大学、沪江大学、安徽大学等9所院校的法律系（法律学院）、政治系和社会系等合并组建成立。其后由于历史原因，学校曾于1958年和1972年两度停办，1979年3月经国务院批准复校。2007年3月，经教育部批准，华东政法学院正式更名为华东政法大学，2012年系华东政法大学建校六十华诞。

自1952年从苏州河畔的这一片红墙绿瓦中走出

新中国第一批政法干部开始,六十年来,华政经历了三起两落的命运。昨日的历练成就了今日的辉煌,近十万毕业生勤勉工作,开拓进取,奋发向上,成为共和国法治建设及各项事业的骨干力量。复校以来,尤其是2003年于松江进行“二次创业”以后,华政在办学条件、办学规模、办学层次、队伍建设、学科建设、科学研究、服务社会等方面均取得了飞速发展。目前,学校设有长宁、松江两个校区,占地面积1300余亩,是“教育部依法治校示范校”、“国家语言文字规范化示范校”、“上海市文明单位”、“上海市市级建筑保护单位”、“上海市花园单位”。学校现设有16个学院(部),现拥有法学一级学科博士学位、硕士学位授予权,以及政治学、马克思主义理论、公共管理、应用经济学一级学科硕士学位授予权,建有10个博士点、25个硕士点、23个本科专业及法学博士后流动站。2002年、2008年两次教育部本科教学工作水平评估均被评为优秀。目前,学校法律史学科为国家级重点学科,法律史学、经济法学本科教学团队为国家级教学团队,外国法制史、中国法制史、经济法学、司法鉴定概论为国家级精品课程,法学综合实验教学中心为国家级实验教学示范中心,法学、侦查学为教育部高等学校特色专业建设点,“开放型国际法律人才培养模式创新实验区”为教育部建设项目。学校已被社会各界广泛赞誉“法学教育的东方明珠”。

建校六十年来,华政披星戴月,风雨兼程,赢得桃李满天下,更在中国的法制现代化进程中,留下了浓墨重彩的一笔。华政的莘莘学子,肩负着建设法治社会的重任,同时也见证着母校各方面的长足发展。硬件方面,从“帐篷办学”到长宁校区的精致典雅,再到松江校区的恢宏大气且美仑美奂;软件方面,从实现华东地区法学博士点零的突破,到一举拿下法学一级学科博士点、获得非法学专业硕士学位授予权,再到填补上海市法学国家重点学科零的空白。2009年至2011年,学校国家社科基金法学类课题立项数连续三年名列全国第一,2011年又实现了国

家社科基金重大项目的历史性突破。2007年3月,华政更名大学的成功,标志着学校从此踏上了建设多科性大学的新的征程。

岁月悠悠,薪火相传,六十岁的华政犹如惊鸿一瞥。此番出版校庆六十周年纪念文丛,华政并未走“遍寻成功校友、为其寻章摘句并编撰成册”之路径,而想虚中求实,为青年教师提供出版著作、展示才华之契机。故而,入选本文丛的,绝大多数是尚未获得教授职称的青年学者。华政奖掖才俊、提携后学之美意,尽在其中矣!

值此华政建校六十周年之际,谨祝这颗法学教育的东方明珠更加光彩夺目!

华东政法大学校庆六十周年纪念文丛编委会

2012年6月

目 录

第一章 中华人民共和国条约法的理论研究状况	001
导言	001
第一节 中国国际法著作中关于条约法的研究状况	001
第二节 中国研究条约法的专著	005
一、全面阐述条约法基本理论的专著	006
二、研究《维也纳条约法公约》的专著	008
三、研究条约法的译著	008
四、研究条约法某一方面基本理论的专著	009
五、研究不平等条约的专著	010
六、研究某一个条约的专著	011
七、研究某一类条约的专著	012
八、研究条约法的博士学位论文	013
第三节 国际条约法大师级的经典之作——李浩培著《条约法概论》	013
一、一部经得起时间考验的学术巨著	013
二、一位治学态度极其严谨的国际法大师	015
三、独立的学术精神	017
第四节 中国研究条约法的重要参考资料	020

第二章 中华人民共和国缔结条约问题研究 024

导言 024

第一节 中华人民共和国缔结条约的程序问题研究 025

一、《中华人民共和国缔约程序法》概述 025

二、中华人民共和国的缔约权和全权证书 027

三、中华人民共和国缔结条约的具体程序 029

四、完善我国缔结条约程序法律制度的建议 034

第二节 中华人民共和国承受条约拘束的方式研究 037

一、中国缔约实践中承受条约拘束的一般方式 038

二、中国缔约实践中承受条约拘束的几种特别形式 050

第三节 中华人民共和国所缔结或参加条约的生效方式和有 效期 053

一、中华人民共和国所缔结或参加条约的生效方式 053

二、中华人民共和国所缔结或参加条约的有效期 060

第三章 条约在中国适用的基础理论问题研究 063

导言 063

第一节 条约在中国适用的原因分析 064

一、条约在中国适用的法理原因——“条约必须信守原则” 064

二、条约在中国适用的现实原因——条约涉及中国私人权益或者 涉及修改中国国内法 070

三、条约在中国适用的根本原因——国际社会利益、中国国家利益 和国内私人利益的协调作用 078

第二节 条约在中国适用的基本原则 086

一、国家主权原则 087

- 二、信守条约原则 093
- 三、保护私权益原则 102
- 第三节 国际民商事条约在中国的适用方式及其完善对策 106
 - 一、国际民商事条约在中国的适用方式之探讨 108
 - 二、相关的成因及其后果之分析 112
 - 三、完善国际民商事条约在中国直接适用的建议对策 116

第四章 条约在中华人民共和国港澳特别行政区的适用问题研究 119

导言 119

第一节 条约在中华人民共和国香港特别行政区的适用问题研究 120

- 一、概述 120
- 二、香港过渡时期中英双方就条约适用香港作出的安排 124
- 三、香港回归中国之后,条约在香港特区的适用 144

第二节 条约在中华人民共和国澳门特别行政区的适用问题研究 146

- 一、概述 146
- 二、澳门过渡时期中葡双方就条约适用澳门作出的安排 148
- 三、澳门回归中国之后,条约在澳门特区的适用 151

第五章 条约与中国国内法的关系研究 153

导言 153

第一节 条约在中国国内的位阶 154

- 一、条约在国内法中的法律位阶的概说 154
- 二、关于条约在我国国内的法律位阶的观点、理由及其论析 158

三、条约在中国国内法上的法律位阶之确定	172
第二节 条约与中国国内法冲突的预防和解决	177
一、条约与国内法冲突的预防与解决概述	177
二、条约与中国国内法冲突的预防与解决方法	182
三、完善条约与中国国内法冲突的预防与解决方法	187
第三节 条约在中国国内法上名称的规范化运用——以条约名称 与条约内涵的和谐一致为视角	193
一、我国国内法上关于条约名称运用的现状	193
二、我国国内法上运用条约名称的混乱状况分析	194
三、规范我国国内法上条约名称运用的建议对策	202

第六章 中华人民共和国条约保留问题研究 206

导言	206
第一节 现代条约保留的特征——以条约保留《实践指南》 为视角	207
一、《实践指南》的研究进程	208
二、《实践指南》的立法技术特点	210
三、《实践指南》的法律性质	212
四、主要国家对《实践指南》的基本态度分析	215
五、现代条约保留制度的特征	231
第二节 中华人民共和国条约保留基本情况分析	240
一、中国提具条约保留的概况	240
二、中国提具条约保留的原因和类型分析	242
第三节 中国的相关具体对策研究	260
一、中国对本国提具的条约保留的对策研究	260

- 二、中国对他国提具的条约保留的对策研究 263
- 三、中国对联合国国际法委员会关于条约保留立法的对策研究 265
- 第四节 关于制定《中华人民共和国条约保留法》的思考 268
 - 一、制定《中华人民共和国条约保留法》的必要性 268
 - 二、制定《中华人民共和国条约保留法》的可行性 270
 - 三、《中华人民共和国条约保留条例》(条文草案) 271

第七章 中华人民共和国履约实践中的条约法问题研究 274

导言 274

第一节 中美三个联合公报的条约性质研析 276

- 一、中美关于三个联合公报的条约性质争议及其后果之分析 277
- 二、中美三个联合公报是有拘束力的条约 281
- 三、中国的相关对策分析 292

第二节 中美纺织品贸易争端所涉条约法问题研究 294

- 一、中美纺织品贸易争端概况 294
- 二、中美纺织品贸易争端中美国严重违反了“条约必须信守原则” 297
- 三、中美纺织品贸易争端中美国的做法本质上属于“隐性违规” 299
- 四、中美纺织品贸易争端中美国严重违反了“善意”原则 301
- 五、中国的应对策略 304

第三节 中美知识产权争端所涉条约法问题研究 306

- 一、中美知识产权争端概况 306
- 二、中美知识产权争端的条约法思考 311
- 三、几点建议 315

参考文献 318

后记 360

第一章

中华人民共和国条约法的理论研究状况

导 言

1949~2009年是中华人民共和国成立以来的60年。这60年来,中国的条约法研究得到了长足的发展。条约法领域的成果蔚为大观。本章详细介绍了这60年来中国《国际法》著作中关于条约法的研究成果,中国研究条约法的专著,国际条约法大师级的经典之作——李浩培著《条约法概论》以及中国关于条约法研究的重要参考资料。在详细介绍的基础上,本章对其中不少重要的条约法研究成果进行了深入的评价,从而期盼中国条约法理论研究能获得更大发展。

第一节 中国国际法著作中关于 条约法的研究状况

中国国际法著作汗牛充栋,不胜枚举,几乎所有的国际法著作都辟出专章研究条约法。以下是一些有代表性的国际法著作研究条约法的状况。

1. 周鲠生著:《国际法》(上、下册),商务印书馆

1976年版。周鲠生先生在他的专著《国际法》(下册)中,将“条约”列在第十章,分“条约的概念”、“条约成立的条件”、“条约的缔结程序”、“条约的效力”、“条约的失效”和“条约的解释问题”六节加以阐述,篇幅长达96页,引用的注释达223个。^①根据笔者的考证,这是中国学者在《国际法》著作中对“条约法”进行的最为翔实的研究。

2. 王铁崖主编:《国际法》,法律出版社1981年版。这本《国际法》是改革开放以后第一本司法部的国际法教材。这本书将“条约”列在第九章,分“概说”、“条约的缔结及生效”、“条约的遵守、适用及解释”、“条约的修改及终止”、“条约的保管和登记”五节具体地加以阐述。^②

3. 王铁崖主编:《国际法》,法律出版社1995年版。王铁崖先生主编的1995年司法部教材《国际法》中,将“条约”列在第十三章,分“概说”、“条约的缔结”、“条约的生效和效力”、“条约的解释”、“条约的修订”、“条约的无效、终止和暂停施行”六节进行具体的阐述。^③

4. 梁西主编:《国际法》(修订第二版),武汉大学出版社2003年第2版。梁西先生主编的《国际法》(修订第二版)称“条约法”,并将其列为第十五章,分“概说”、“条约的缔结与生效”、“条约的遵守、适用及解释”、“条约的修订、终止与无效”四节进行具体的阐述。^④

5. 周洪钧主编:《国际法》,中国政法大学出版社1999年版。这本《国际法》也是一本司法部教材,它改变了以往的“条约”或“条约法”的称谓,而称其为“国际条约法”,分“国际条约概述”、“条约的缔结”、“条约的效力”和“条约的解释与修订”四节进行了具体阐述。^⑤

① 周鲠生:《国际法》(下册),商务印书馆1976年版,第590~686页。

② 王铁崖主编:《国际法》,法律出版社1981年版,第319~362页。

③ 王铁崖主编:《国际法》,法律出版社1995年版,第401~443页。

④ 梁西主编:《国际法》,武汉大学出版社2003年第2版,第285~313页。

⑤ 周洪钧主编:《国际法》,中国政法大学出版社1999年版,第301~331页。

6. 赵建文主编:《国际法新论》,法律出版社2000年版。该书称“条约”,并将其列在第十一章,分“条约与条约法”、“条约的缔结、生效及修改”、“条约的遵守、适用及解释”、“条约的无效、终止及暂停施行”四节进行具体的阐述。

7. 端木正主编:《国际法》,北京大学出版社1997年第2版。该书称“条约”,并将其列在第十章,分“概说”、“条约的缔结”、“条约的生效”、“条约的失效、无效与修改”、“条约的解释”五节进行了具体的阐述。作为一本国际法自学考试教材,该书关于条约法的介绍具有言简意赅的特点。

8. 余民才主编:《国际法专论》,中信出版社2003年版。《国际法专论》是为国际法学研究生教育的教学、学习和研究而编写的。该书采取专题的形式,尽可能反映国际法的全貌和国际法的新发展、凸显国际法的适用性。^① 该书共分为十七个专题,其中第六个专题“条约保留”是唯一一个有关条约法的专题。该专题共分为“条约保留制度的发展、保留的概念、保留的提出、保留的接受与反对、保留及反对保留的法律效果、撤回保留及撤回保留的反对、保留的程序、现行条约保留制度的利弊”八个部分,较为深入地阐述了“条约保留”问题。

9. 邵沙平、余敏友主编:《国际法问题专论》,武汉大学出版社2002年版。该书采取专题的形式在“专题五”列出“国际条约法辨析”。对于“海洋法公约与条约制度的新发展”、“国际人权条约的保留”、“国际人权条约的准司法监督机制”三个问题进行了深入细致的分析。

10. 邹龙妹主编:《国际法》,知识产权出版社2008年版。该书称“条约法”,并将其列在第十章,分“概述”、“条约的缔结”、“条约的生效和效力”、“条约的无效、终止和暂停施行”四节进行具体阐述。

^① 余民才主编:《国际法专论》,中信出版社2003年版,编写说明部分。

11. 程晓霞、余民才主编:《国际法》(第3版),中国人民大学出版社2008年第3版。该书获得“教育部全国普通高等学校优秀教材(一等奖)”,它在第十章介绍“条约法”,分“概述”、“条约的缔结”、“条约的适用、解释及修订”、“条约的无效、终止或暂停实施”四节进行了具体阐述。

12. 白桂梅著:《国际法》(第2版),北京大学出版社2010年第2版。该书称“条约法”,并将其列第七章,分“条约的定义”、“条约的缔结”、“条约的适用、解释及修订”、“条约的无效、终止或暂停实施”四节进行了具体阐述。

13. 梁淑英主编:《国际法》,中国政法大学出版社2011年版。该书称“条约法”,并将其列在第十章,分“条约和条约法概述”、“条约的缔结”、“条约的效力”、“条约的无效、终止和暂停施行”四节进行了具体阐述。

14. 江国青主编:《国际法》,高等教育出版社2010年版。该书称“条约法”,并将其列在第十二章,分“概述”、“条约的缔结”、“条约的生效和暂时适用”、“条约的保留”、“条约的遵守与适用”、“条约与第三国”、“条约的解释”、“条约的修订”、“条约的终止与无效”九节进行了具体的阐述。

15. 温树英主编:《国际法》,法律出版社2006年版。该书称“条约法”,并将其列在第十二章,从实体法与程序法的角度进行探讨,分“条约与条约法概述”、“缔结条约的程序法”、“缔结条约的实体法”三节进行了具体阐述。

16. 徐乃斌主编:《国际法学》,中国政法大学出版社2008年版。该书称“条约法”,并将其列在第十二章,分“概述”、“条约的缔结”、“条约的效力”、“条约的无效、终止和中止”、“条约的解释”、“条约的修订”、“中国缔结条约的程序法”七节进行了具体阐述。

17. 周忠海主编:《国际法》,中国政法大学出版社2008年版。该书称“条约法”,并将其列在第十章,分“概述”、“条约的缔结”、“条约成立的实质要件”、“条约的适用和遵守”、“条约的解释”、“条约的修订、终止和暂停施行”六节进行了具体阐述。

18. 朱文奇主编:《国际法学原理与案例教程》(第2版),中国人民大学出版社2009年版。该书是针对法律硕士的教学用书,在第六章“国际条约法”中分“概说”、“条约的缔结与生效”、“条约的遵守与适用”三节进行了具体阐述,并辅以四个案例,即“伯利劳案”、“《防止及惩治灭绝种族罪公约》的保留问题”、“上萨瓦和节克斯自由区案”、“《夜间雇佣女工公约》的解释问题”。

19. 雷菘生著:《国际法原理》,台湾正中书局1986年版。该书将“条约”放在第五编。分九章、十八节、十五目,共48页展开论述。这九章分别是条约的性质、条约的含义、条约的分类、条约的要件、条约的程序、条约的效力、条约的解释、条约的制裁和条约的终止。该书可以说是我国台湾地区关于条约法研究比较翔实的一部国际法著作。

20. 张道行著:《国际公法》,台湾“国立”编译馆1977年版。该书将“条约”放在第十六章分九节进行论述。这九节分别是:条约在国际法上的功用、条约的性质与种类、缔约权、条约的形式、条约的批准、条约的解释、条约对于第三国的关系、条约的终止、情势变迁问题,该书对于国际条约法的研究也比较深入。

第二节 中国研究条约法的专著

中国研究条约法的专著成果丰硕。按照这些专著所涉类别,介绍如下:

一、全面阐述条约法基本理论的专著

1. 吴昆吾:《条约论》,台湾商务印书馆1977年版。该书是吴昆吾所著《条约论》(台湾商务印书馆1931年版)的再版。该著作不仅仅停留在对条约的介绍上,而且还论述条约的定义、成立、效力、解释、终止及在国际上的地位,阐述形势变迁条款及最惠国条款等问题。该著作是我国台湾地区一本有分量的条约法著作。

2. 丘宏达:《条约新论》,三民书局1959年版,该著作详细论述了条约的概念、特征、成立、缔约程序、解释、遵守等问题。该书是我国台湾地区著名国际法学者丘宏达先生在大学毕业论文基础上与他人合作完成的一部条约法著作,其中的大部分内容被丘宏达先生后来所著的《现代国际法》(三民书局股份有限公司1980年版)所收录。

3. 李浩培:《条约法概论》,法律出版社1987年版(2003年重印)。《条约法概论》不仅是中国的条约法经典之作,也是具有世界领先水平的条约法权威之作。该书的著者李浩培教授长期从事我国的外事咨询工作,大量接触国际公法问题,尤其是条约法问题。自1973年,经他锐意探索研究,在1985年写成《条约法概论》一书。该书对条约法的规则,穷尽各家学说,溯其本源,阐明内涵。全书分三编,共22章,83节,121目,另有序言和3个附录。第一编为“绪论”,主要说明条约的概念、条约法的渊源和编纂;第二编为“形式的条约法”,翔实地论述了条约缔结程序;第三编为“实质的条约法”,讨论了条约的实质有效要件、条约对当事国和第三国的效力、条约的解释、修订、终止、暂停施行等。该书体系编排有独特之处,书中援用大量案例,有显著参考价值。在附录中,列出了《维也纳条约法公约》的中、英、法文作准文本和著者译本,因中文作准文本有欠准确之处,特别是一些用语不符合中文现行用法,所以作者加以重译。此书是“到现在为止论述条约法较全面、较系统的一