

国际社会利益 与国际法结构变迁

陈海明 著



南京大学出版社

国际社会利益 与国际法结构变迁

陈海明 著



图书在版编目(CIP)数据

国际社会利益与国际法结构变迁 / 陈海明著. — 南京:
南京大学出版社, 2017. 4

ISBN 978-7-305-18154-2

I. ①国… II. ①陈… III. ①国际社会学—研究②国家利益—研究③国际法—研究 IV. ①C91②D033③D99

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2017)第 012133 号

出版发行 南京大学出版社

社 址 南京市汉口路 22 号

邮 编 210093

出 版 人 金鑫荣

书 名 国际社会利益与国际法结构变迁

著 者 陈海明

责任编辑 官欣欣

编辑热线 025-83593947

照 排 南京南琳图文制作有限公司

印 刷 江苏凤凰通达印刷有限公司

开 本 787×960 1/16 印张 14.75 字数 234 千

版 次 2017 年 4 月第 1 版 2017 年 4 月第 1 次印刷

ISBN 978-7-305-18154-2

定 价 52.00 元

网址: <http://www.njupco.com>

官方微博: <http://weibo.com/njupco>

官方微信号: njupress

销售咨询热线: (025) 83594756

* 版权所有, 侵权必究

* 凡购买南大版图书, 如有印装质量问题, 请与所购
图书销售部门联系调换

序 言

二战以降,国际社会经历了深刻的变迁。与此相适应,当代国际法与传统国际法相比,发生了巨大变化。然而遗憾的是,国内学术界很少有国际法学者系统地追踪论述当代国际法的演变。选择一个合适的视角,论述当代国际法与传统国际法之间的差异和变迁,非常重要。这不仅具有学术价值,而且对国际法实践也大有裨益。

攻读博士期间,作者有幸获得教育部国家留学基金委联合培养博士项目奖学金资助,被派往世界名校美国德克萨斯大学(奥斯汀)法学院学习。该校藏书丰富,法律文献,特别是国际法学术资料,可谓汗牛充栋;师资力量雄厚,法学院实力位居美国一流阵营。在阅读不少国际法大师的著作后,笔者颇受启迪,最终选择从国际社会利益视角,分析论述当代国际法发生的一系列结构性变迁。

在国际社会诞生之前,国家处于国际体系之中,传统国际法维护的主要是各国的主权利益。国际社会的出现和大量国际社会利益的涌现,使得当代国际法发生了显著变化和深刻的结构变迁。如果说,研究传统国际法必须从主权本位视角出发,那么,研究当代国际法发展变迁的最佳视角,显然是国际社会利益。

本书不仅系统论述国际社会利益对实体和程序国际法的影响,而且还从宏观方面论述了在社会利益影响下当代国际法所经历的结构性变迁。对于国际法结构性变迁的论述,涉及国际法研究领域的前沿问题。这些前沿问题从国际社会利益视角阐释,有益于加深对国际法发展趋势的理解。这些前沿性问题中,有的虽然晚近在国际学术界已经引起热烈讨论,但是由于很少涉及国际社会利益,论述得不是那么深刻。本书论述的许多问题,在国内学术界还没有引起国际法学者的普遍关注和重视,主要是因为国内许多学者仍然受传统国际法理论的主权本位影响。

第一章论述了社会的起源与基础,对国际体系与国际社会两个概念进行了区分,阐述了当代国际法上的国际社会利益的主要内容。第二章论述了国际社会利益对实体性国际法所产生的影响,主要体现在国际强行法、对一切义务原则和国家责任规则上。第三章论述了国际社会利益对于程序性国际法的影响,这些影响主要体现在,当代国际法在国际条约的缔约方式、国际法的实施机制和国际争端解决程序等方面,与传统国际法相比发生了重要变化。国际社会利益对实体国际法和程序国际法的影响,最终使得当代国际法经历了一系列结构性变迁。第四章主要从规范性角度,论述了当代国际法所经历的结构性变迁:从主权本位过渡到社会本位;从私法属性过渡到公法属性;国际法律秩序逐渐宪政化。这些结构性变迁,是当代国际法区别于传统国际法的关键所在。国际社会利益正是国际法结构变迁的主要推动力。但是国际法目前所经历的,只是结构性的变迁,而不是全局性的变迁。只要国家仍然是世界政治秩序的基本单位,国家就仍然是国际法的主要主体。只有当国家不再是世界秩序的基本单位,只有当联邦制的世界政府在人类社会出现之后,国际法才会发生全局性的变迁。倘若如此,国际法将要消亡,取而代之的将是世界法。但是,在可预见的将来,世界法仍然只是一种设想,而不是现实。

本书在论述国际强行法、对一切义务和联合国宪章第 103 条关系方面,在论述主权本位向社会本位过渡方面,在国际法的宪政化方面,以及在权利视野中的对一切义务法律关系论述方面,具有新颖性和原创性。但是,由于学术能力所限,论述中难免有疏漏和错误之处,欢迎同行批评指正。

缩略语表

A. J. I. L.	American Journal of International Law
AB	Appellate Body
Am. U. J. Int'l L. and Pol'y	American University Journal of International Law and Policy
BYIL	British Yearbook of International Law
CAC	Codex Alimentarius Commission
CCPWCNH	Convention Concerning the Protection of the World Cultural and Natural Heritage
CDR	Common but Differentiated Responsibility
Columbia J Trans Law	Columbia Journal of Transnational Law
ECJ	European Court of Justice
ECtHR	European Court of Human Rights
EJIL	European Journal of International Law
et seq	et sequentes
GATS	General Agreement on Trade in Services
GATT	the General Agreement on Tariffs and Trade
GCS	Global Civil Society
GCEMEA	Guidelines on Compliance with and Enforcement of Multilateral Environmental Agreements
Geo. J. Int'l L.	Georgetown Journal of International Law.
German LJ	German Law Journal
GPU	General Postal Union
Harv. Int'l L. J.	Harvard International Law Journal
Harv. L. Rev.	Harvard law Review

HCLCLW	The Hague Convention on Laws and Customs of Land Warfare
IACHR	Inter-American Court of Human Rights
Ibid	Ion beam induced deposition
ICC	International Criminal Court
ICCPR	International Covenant on Civil and Political Rights
ICESCR	International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights
ICJ	International Court of Justice
ICLQ	International & Comparative Law Quarterly
ICTR	International Criminal Tribunal for Rwanda
ICTY	International Criminal Tribunal for the Former Yugoslavia
IGOs	Inter-Governmental Organizations
INGOs	International Nongovernmental Organizations
ITU	International Telegraph Union
JIEL	Journal of International Economic Law
LJIL	Leiden Journal of International Law
NGOs	Non-government Organizations
NYIL	Netherlands Yearbook of International Law
OECD	Organization for Economic Co-operation and Development
OPCW	the Organization for the Prohibition of Chemical Weapons
PCIA	Permanent Court of International Arbitration
PCIJ	Permanent Court of International Justice
Rev. Int'l Stud.	Review of International Studies
RSICC	Rome Statute of the International Criminal Court

SCSL	Special Court for Sierra Leone
SDT	Special and Difference Treatment
TPRB	Trade Policy Review Body
TPRM	Trade Policy Review Mechanism
TRIPS	trade-related aspects of intellectual property rights
UNESCO	United Nations Educational, Scientific and Cultural Organization
UNFCCC	United Nations Framework Convention on Climate Change
UPU	Universal Postal Union
Va J Int'l L	Virginia Journal of International Law.
VCLT	Vienna Convention on the Law of Treaties
VCPOL	Vienna Convention for the Protection of the Ozone Layer
Vol.	Volume
WTO	World Trade Organization

目 录

序 言	1
缩略语表	I
第一章 变迁的国际社会与国际社会利益	1
第一节 社会的起源与基础	1
一、自然状态	1
二、社会的产生	4
三、社会的法律基础	7
第二节 国际社会的变迁	8
一、从国际体系到国际社会	9
(一) 国际体系的形成	9
(二) 国际社会的产生	10
二、国际社会的变迁	11
(一) 从区域性国际社会到世界性国际社会	11
(二) 国际社会成员的变迁	15
(三) 国际社会治理方式的变迁	18
第三节 国际社会利益	21
一、国际社会利益概念	22
二、国际社会利益类型	23
(一) 国际和平与安全	23
(二) 国际人权	24
(三) 国际环境保护	25
(四) 人类共同遗产	26
(五) 自由贸易	27
(六) 国际合作与公平	27

本章小结	29
第二章 国际社会利益对实体国际法的影响	31
第一节 国际社会利益与国际强行法	31
一、国内法中的强行法概念	32
二、国际法上的强行法及其国际社会利益要素	36
(一) 作为现行法的国际强行法	36
(二) 国际强行法的国际社会利益要素	41
三、国际强行法的基本法律问题	48
(一) 国际强行法约束力的根源	48
(二) 国际强行法的法律渊源	49
(三) 国际强行法与宪章第 103 条之关系	54
第二节 国际社会利益与对一切义务原则	56
一、国际法上的双边义务与多边义务	56
二、对一切义务原则及其国际社会利益要素	58
三、对一切义务原则涉及的基本法律问题	63
(一) 对一切义务法律关系类型	63
(二) 两类受害国在援引国家责任方面的权利比较	66
第三节 国际社会利益与国家责任规则	69
一、国家责任法的编纂与发展历史	70
二、国际社会利益对国家责任规则的影响	73
(一) 国家责任关系法律主体的扩展	73
(二) 违反法律规范所导致后果的变化	77
本章小结	81
第三章 国际社会利益对程序国际法的影响	83
第一节 国际社会利益对国际法缔约方式的影响	84
一、缔约成员的普遍性	84
二、一揽子谈判方式	86
三、协商一致的决策方式	89
四、对保留的严格限制	94
第二节 国际社会利益对国际法实施机制的影响	99

一、国际司法机构的多元化	100
二、国际条约监督机制的集中化	109
第三节 国际社会利益对国际法庭诉讼程序的影响	114
一、传统国际争端解决程序的特征	114
二、国际社会利益对国际法庭诉讼程序的影响	116
(一) 强制管辖权	117
(二) 临时措施	118
(三) 事实调查权	121
(四) 公益诉讼	124
(五) 举证责任	126
(六) 法庭之友	129
本章小结	133
第四章 国际社会利益与当代国际法体系结构变迁	135
第一节 国际法从主权本位过渡到社会本位	136
一、传统国际法的主权本位	136
(一) 传统国际法的主权本位特征	136
(二) 传统国际法主权本位之根源	138
(三) 主权本位国际法之弊端	140
二、当代国际法的社会本位	144
三、当代国际法的主权平等原则	148
第二节 国际法从私法属性转化为公法属性	152
一、传统国际法的“私法”属性	152
二、当代国际法的“公法”属性	157
(一) 当代国际法公法属性基本内涵	157
(二) 对当代国际法公法属性的质疑	159
(三) 当代国际法公法属性的具体体现	162
第三节 国际法的宪政化	170
一、国际法宪政化是否可能	170
二、国际法宪政研究的兴起	174
三、国际社会利益视角中的国际法宪政	177

四、国际宪政与国家宪政 181

 本章小结 183

 结 语 186

 参考文献 189

 案例表 207

 索 引 210

 后 记 213

CONTENTS

Abbreviations	
Introduction	
1. Reasons for Selecting the Research Topic and its Academic Significance	
2. The Definition of the Connotation of the Dissertation Title	
3. The Framework of this Dissertation and Key Issues to Be Explored	
4. The Main Research Methods and the Innovative Views of this Dissertation	
Chapter 1 The Changing International Society and Social Interests	1
1.1 The Origin of Society and its Foundations	1
1.1.1 Natural State	1
1.1.2 The Origin of Society	4
1.1.3 Legal Foundations of the Society	7
1.2 The Changing International Society	8
1.2.1 From International System to International Society	9
1.2.1.1 The Origin of International System	9
1.2.1.2 The Origin of International Society	10
1.2.2 The Changing International Society	11
1.2.2.1 From Regional International Society to Comprehensive International Society	11
1.2.2.2 Changing Members of International Society	15
1.2.2.3 Changing Governing Ways of International Society	18

1.3	International Social Interests	21
1.3.1	The Concept of International Social Interests	22
1.3.2	The Typology of International Social Interests	23
1.3.2.1	International Peace and Security	23
1.3.2.2	International Human Rights	24
1.3.2.3	International Environmental Protection	25
1.3.2.4	Common Heritage of Humans	26
1.3.2.5	Freedom of International Trade	27
1.3.2.6	International Cooperation and Justice	27
	Summary Conclusion	29
Chapter 2	The Impact of International Social Interests upon Substantive International Law	31
2.1	International Social Interests and International Jus Cogens ...	31
2.1.1	The Concept of Jus Cogens in National Legal System	32
2.1.2	International Jus Cogens and its constituent of International Social Interests	36
2.1.2.1	International Jus Cogens as Lex Lata	36
2.1.2.2	Its Constituent of International Social Interests	41
2.1.3	The Basic Legal Issues of International Jus Cogens ...	48
2.1.3.1	The Origin of the Binding Force of International Jus Cogen	48
2.1.3.2	The Legal Source of International Jus Cogens	49
2.1.3.3	The Relationship Between International Jus Cogens and Article 103 of UN Charter	54
2.2	International Social Interests and Obligations Erga Omnes ...	56
2.2.1	Bilateral and Multilateral Obligations in International Law	56
2.2.2	Obligations Erga Omnes and its Constituent of International Social Interests	58

2. 2. 3	The Basic Legal Issues of Obligations Erga Omnes	63
2. 2. 3. 1	The Typology of the Legal Relations of Obligations Erga Omnes	63
2. 2. 3. 2	The Rights of Two Different Kinds of Harmed Countries in Invoking State Responsibility	66
2. 3	International Social Interests and Rules of State Responsibility	69
2. 3. 1	The History of the Compilation and Development of the Rules of State Responsibility	70
2. 3. 2	The Impact of International Social Interests upon the Rules of State Responsibility	73
2. 3. 2. 1	The extension of the Legal Subjects of State Responsibility	73
2. 3. 2. 2	The Changes of the Consequences Resulted from Violating Legal Rules	77
	Summary Conclusion	81

Chapter 3 The Impact of International Social Interests upon Procedural International Law 83

3. 1	The Impact of International Social Interests upon Treaty-making Ways of International Law	84
3. 1. 1	Universal Members of Treaty Making	84
3. 1. 2	Package Negotiating Ways	86
3. 1. 3	Consensus Decision-making	89
3. 1. 4	Strict Restraint upon Reservations	94
3. 2	The Impact of International Social Interests upon the Enforcement Mechanism of International Law	99
3. 2. 1	The Diversification of International Judicial Organs	100
3. 2. 2	The Centralization of the Supervisory Mechanism of International Law	109

3.3	The Impact of International Social Interests upon the Judicial Proceeding of International Courts	114
3.3.1	The Features of the Procedures of Traditional International Dispute Resolution	114
3.3.2	The Impact of International Social Interests upon the Judicial Proceeding of International Courts	116
3.3.2.1	Compulsory Jurisdiction	117
3.3.2.2	Provisional Measures	118
3.3.2.3	Fact-finding Power	121
3.3.2.4	Actio Popularis	124
3.3.2.5	Burden of Proof	126
3.3.2.6	Amicus Curiae	129
	Summary Conclusion	133
Chapter 4	International Social Interests and the Structural Changes of Contemporary International Law	135
4.1	From Sovereignty Orientation to Society Orientation	136
4.1.1	The Sovereignty Orientation of Traditional International Law	136
4.1.1.1	The Features of Sovereignty Orientation of Traditional International Law	136
4.1.1.2	The Origin of the Sovereignty Orientation of Traditional International Law	138
4.1.1.3	The Flaws of Sovereignty Orientation of International Law	140
4.1.2	The Society Orientation of Contemporary International Law	144
4.1.3	The Principle of Sovereign-equal in Contemporary International Law	148
4.2	From Private Law Nature to Public Law Nature	152

4. 2. 1	The Private Law Nature of Traditional International Law	152
4. 2. 2	The Public Law Nature of Contemporary International Law	157
4. 2. 2. 1	The Basic Connotations of the Public Law Nature of Contemporary International Law	157
4. 2. 2. 2	Suspicious Views about the Public Law Nature of Contemporary International Law	159
4. 2. 2. 3	The Concrete Embodiment of the Public Law Nature of Contemporary International Law	162
4. 3	The Constitutionalisation of International Legal Order	170
4. 3. 1	The Possibility of the Constitutionalisation of International Legal Order	170
4. 3. 2	The Origins of Academic Research on the Constitutionalisation of International Legal Order	174
4. 3. 3	The Constitutionalisation of International Legal Order from the Perspective of International Social Interest	177
4. 3. 4	International Constitutionalisation and National Constitutionalisation in the World Political Order	181
	Summary Conclusion	183
	Epilogue	186
	Bibliography	189
	Table of Cases	207
	Index	210
	Postscript	213