

国际法学论丛

GUOJI FAXUE LUNCONG

©北京市法学会国际法学研究会 编



当代世界出版社

国际法学论丛

INTERNATIONAL LAW SERIES

国际法学论丛第10卷



法律出版社

D990-53

4

国际法学论丛

北京市法学会国际法学研究会编

当代世界出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

国际法学论丛/北京市法学会国际法学研究会编. -北京: 当代世界出版社, 1999. 9

ISBN 7-80115-231-X

I. 国… I. 北… III. 国际法 - 理论 - 文集 IV. D990-53

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (1999) 第 33850 号

当代世界出版社出版发行

(北京复兴路 4 号 邮编: 100860)

北京市昌平北七家印刷厂 新华书店经销

开本: 850×1168 毫米 1/32 印张: 21.75 字数: 480 千字

1999 年 9 月第 1 版 1999 年 9 月第 1 次印刷

印数: 1—1500 册 定价: 35.00 元

ISBN 7-80115-231-X/D·66

谨以此书献给中华人民共和国建国五十周年。

本书的出版得到
广州京祥实业有限公司董事长林树荣先生
香港顾恺仁律师事务所陈永元律师
鼎力相助，
特表示衷心感谢！

前 言

北京市法学会国际法学研究会于1997年12月27日正式成立。从此首都从事国际公法、国际私法、国际经济法教学、科研人员和涉外实际工作者有了自己的学术组织。

在北京市法学会的亲切关怀下，在全体会员和各方面人士大力支持下，北京市国际法学研究会举行了一系列学术活动，特别是1998年9月18日在北京市密云县举行了第一次大型学术研讨会，就国际公法、国际私法、国际经济法等学科中的热点问题，进行了热烈的讨论。会上收到数十篇论文，有些文章有很高的理论价值和实际价值，还有的文章提供了重要的新的信息。会后，我们从提交给会议的论文中精选出一部分，经过专家审查和作者的进一步加工，编成现在这本《国际法学论丛》，以飨读者。

本书中的文章，各抒己见，提出作者自己的看法，以与学术界的人士共同探讨。有的观点可能还不太成熟，缺点错误在所难免，恳请各界人士批评指正。

在1998年学术研讨会提交的论文中，有的文章已被其他学术刊物所采用，本书没有收入。

北京市法学会

国际法学研究会

1999年3月

目 录

一、学习邓小平理论 纪念十一届 三中全会二十周年

- 1.1 中国国际法学：从恢复、发展到初具规模
——纪念十一届三中全会二十周年…………… 邵 津 (1)
- 1.2 国际私法 20 年——为纪念改革开放
20 年而作…………… 章尚锦 (19)
- 1.3 国际经济法学与对外开放…………… 王传丽 杨国华 (44)

二、国际公法

- 2.1 外交保护对国籍条件的限制…………… 梁淑英 (52)
- 2.2 香港居民的国籍问题…………… 程道德 宋利民 (72)
- 2.3 论国际法中的难民问题…………… 吴 慧 (86)
- 2.4 香港回归后的国家豁免问题…………… 杨晓东 (98)

- 2.5 试论社会保障与国际法…………… 赵哲伟 (111)
- 2.6 防止陆源污染海洋环境的法律问题…………… 高成义 (119)
- 2.7 论条约法中的契约观念…………… 张文彬 (129)
- 2.8 国际法上的自决与禁止使用武力…………… 白桂梅 (145)
- 2.9 论国际刑事法院的管辖权…………… 高燕平 (161)
- 2.10 国际刑事法院检察官的设置及其职权 …… 魏 武 (195)

三、国际私法

- 3.1 世界经济一体化趋势中的国际私法…………… 章尚锦 (214)
- 3.2 外国律师看国际私法在跨国商业交易
中的作用…………… 陈永元 宋岳 (226)
- 3.3 关于完善我国对涉外侵权行为法律适用
原则的探讨…………… 孟宪伟 (240)
- 3.4 人民法院审理涉外、涉港澳台民事案件中的
几个问题…………… 刘竹梅 (252)
- 3.5 国际商事仲裁中当事人未作法律选择时指引
解决争端实体法的冲突规范的确定…………… 张潇剑 (269)

四、国际经济法

- 4.1 国际经济法研究的理想主义与现实主义 …… 史树林 (277)
- 4.2 论国际货物买卖合同的预期违约…………… 韩立余 (286)
- 4.3 试论行纪及对我国外贸代理制的影响…………… 张 艳 (307)
- 4.4 论财产所有权与善意第三人交易安全的

	冲突与解决·····	成晓霞 (321)
4.5	论信用证欺诈及其处理·····	郭 喻 (333)
4.6	国际海运欺诈的特点及对策研究·····	孟于群 (345)
4.7	论我国制定反倾销法律制度的若干 原则·····	吴 浩 (370)
4.8	关于知识产权的国际法与国内法 ·····	郭 禾 李培传 (383)
4.9	Trips 规则与知识产权国际保护的 新 发展·····	戴长洪 (404)
4.10	亚太经合组织知识产权活动概述 ·····	杨国华 (423)
4.11	略论《多边投资协议》 ·····	赵 宏 (437)
4.12	BOT 方式及其法律问题初探 ·····	祁 欢 (467)
4.13	BOT 项目融资担保制度初探 ·····	麦秀闲 (485)
4.14	技术引进合同所涉及的涉外税收 ·····	张吉星 (503)
4.15	论欧洲货币联盟 ·····	吕国平 (516)
4.16	国际贸易规则与环境保护法律的协调问题 ——兼论 GATTNAFTA 与贸易有关的 环境措施 ·····	李 巍 (530)
4.17	论我国《仲裁法》关于仲裁协议必须订明仲裁 机构的规定 ·····	赵 健 (552)
4.18	中国法院在国际商事仲裁中的地位 和作用 ·····	李 建 (562)
4.19	中日两国国际商事仲裁司法监督的比 较研究 ·····	李 柯 (609)
4.20	涉外经济仲裁协议的有效性 ·····	陈震英 (628)
4.21	从费兰多案看国际商事仲裁协议的性 质和效力 ·····	赵秀文 (653)

五、其 他

- 5.1 战争犯罪及其管辖
——简评《国际刑事法院规约》对战争罪
的规定····· 王新建 (666)
- 5.2 一起国际工程承包合同违约案说明了什么
····· 齐冬平 (674)
- 后记····· (681)

一、学习邓小平理论纪念 十一届三中全会二十周年

1.1 中国国际法学：从恢复、 发展到初具规模

——纪念十一届三中全会二十周年

邵 津

新中国成立后，从50年代末、60年代初到“文化大革命”结束的这段时期内，由于“左”的倾向和某种国际法虚无主义的影响，尤其是在十年“文革”期间，由于四人帮“左”倾路线与闭关锁国主义的破坏和束缚，我国的国际法（国际公法）科学研究和教学工作，长期处于萎缩和停顿状态。从1961年到1978年，报章杂志上竟看不到一篇国际法论文^①。在教学方面，国际法课程内容被一砍再砍，国际法的规范和学说所剩无几。当时北京某政法院校的一部《国际法讲义》，体系残缺不全，一共只有三章（约四万字）：第一章：国际法进行国际阶级斗争和实现国家对外政策的工具；第二章：和平共处五项原则是基本的国际法原则；第三

章：国家交往的几种形式。到1966年“文化大革命”开始后，就连这样的国际法教学，在一些院校也陷于停顿。在这种情况下，国际法学队伍日渐缩小，专业理论被搁置一边，使我国国际法学的学术水平与世界先进水平的差距拉大了。

十一届三中全会以来，党和政府坚决批判和纠正了“左”的错误，重新确立“解放思想、实事求是”的正确思想路线。1978年12月9日，邓小平同志在讲到加强法制问题时，专门作了“我们还要大力加强对国际法的研究”这一有历史意义和重要现实意义的指示。这就给国际法的研究和教学工作带来了新的生机和强大动力。中国的国际法学进入了恢复、发展的时期。1981年成立了中国国际法学会，首任会长是宦乡同志。

1997年12月9日，江泽民主席在中共中央举行的法律知识讲座上发表关于国际法的重要讲话，指出：“在当前新的形势下，国际法的规范、调节的内容和范围正在不断扩充，涵盖的领域包括政治、经济、贸易、环境保护、自然资源、海洋开发、科学技术、外层空间、军事和司法等等。”并且指出：“国际法在促进世界和平与发展中的作用日益增强，各国越来越重视利用国际法来保护自身的权益”，号召“所有代表国家从事政治、经济、文化、司法等工作的同志，也都要学习国际法知识”^②。这一重要指示是对国际法学的研究和发展的一个新的强大推动。作为这种影响的表现之一，同年12月下旬，北京市法学会下成立了新的专业法分会——国际法研究会。

本文分以下几个部分。第一部分，从以下几个方面来说明十一届三中全会以来中国国际法学所取得的巨大成绩：1. 国际法教学和人才培养；2. 国际法科学研究的重要成果：专著、教科书；3. 国际交流的展开（包括人员和著作、资料的交流）。第二部分，国际法科研论文概况和对当前若干国际法问题的研究。最后是评估与展望。

第一部分 国际法学的巨大成绩

一、国际法的教学和人才培养

十一届三中全会以来，我国实行对外开放政策，亟需一支熟悉国际法的队伍。国际法人才的培养开始得到切实重视，国际法教学恢复并得到较大发展。1979年，政法院系恢复国际法课程。同年，北京大学法律系首先开办了国际法专业，吉林大学和武汉大学等院校也相继设立国际法专业或国际法系，加强了国际法和相关学科群的教学。与此同时，这些高校和一些研究机构，包括中国社科院法研所，上海社科院法研所，还培养攻读硕士或博士学位的国际法学研究生。

20年来，全国政法院校和研究机构为国家培养出相当数量的国际法人才。其中1978到1988十年间，除了本科毕业生外，仅北京地区各政法院校和研究机构培养的国际法研究生，就有180多名。毕业的国际法专业本科生和研究生大部分能发挥专长，其中不少现已成为高校、研究机构和政府有关部门的骨干力量，包括教授、研究员和博士生导师，和中、高级官员。

二、国际法科学研究的重要成果：教科书和专著

20年来，国际法研究取得了一批批重要的成果。出版的国际法教科书、专著和论文集，据粗略统计，已达100种以上，基本上覆盖了国际法的各部门^③。此外，还出版了系列条约集、专题文件集等参考工具书。为了便于了解概况和进行评估、分析，下面举出部分有代表性的教科书、专著和其他成果。

1. 国际法教科书

周鲠生著（1976，1981年）；王铁崖主编、魏敏副主编（1981

年),王铁崖主编(1995年);韩成栋、潘抱存主编(1988年),梁西主编(1993年);王献枢主编(1994年);梁淑英主编(1996年);端木正主编(1989年,1997年),慕亚平、周建海、吴慧合著(1998年)等共约30种。

2. 国际法专著(按国际法学部门排列),包括:

(1) 导论

《国际法总论》(1988年,张文清);《国际法基本理论》(1990年,赵理海);《国际法理论问题》(1989年,程筱霞主编);《国际法的概念和渊源》(1994年,李浩培);《国际法学史新论》(1987年,李家善);《近代中国外交与国际法》(1993年,程道德主编);《论和平共处五项原则》(1996年,赵建文);《欧共体与现代国际法》(1992年,曾令良)。

(2) 国际法上的国家和有关的制度

《国际法中的司法管辖问题》(1985年,倪征燠);《国际法中的刑事管辖权》(1988年,林欣)。

(3) 条约法

《条约法概论》(1988年,李浩培);《国际强行法》(1995年,张潇剑);《国际条约法》(1998年,万鄂湘、石磊、杨成铭、邓洪武)。

(4) 国际法上的领土、南北极

《论国际法上的领土先占》(1983年,张克文);《现代国际水法概论》(1988年,盛瑜);《南极政治与法律》(郭琨、任梦华);《南沙群岛、石油政治、国际法》(1996年,潘石英)。

(5) 国际法上的个人

《国籍问题的比较研究》(1979年,李浩培);《外国人在华待遇》(1997年,梁淑英);《中国引渡制度研究》(1997年,黄风)。

(6) 人权的国际保护

《国际人权法》(1994年,万鄂湘、郭克强);《国际法上的人

权》(1996年,白桂梅、李鸣、宋英、宋岳);《国际人权与发展》(1998年,白桂梅主编)。

(7) 联合国和其他国际组织

《联合国宪章的修改问题》(1982年,赵理海);《联合国专门机构法律制度研究》(1993年,江国清);《中国与联合国》(1995年,王杏芳主编);《联合国五十年》(1995年,李铁城);《国际组织法》(1998年,梁西);《联合国宪章诠释》(1999年,主编许光建,副主编刘大群、薛捍勤,执行副主编黄惠康)

(8) 外交和领事关系、管辖的豁免

《国家及其财产豁免问题研究》(1987年,黄进);《国家豁免问题的比较研究》(1994年,龚刃韧);《新中国领事实践》(1991年,本书编写组);《领事法概论》(1996年,丘日庆、王玉洁)。

(9) 海洋法

《海洋法的新发展》(1984年,赵理海);《国际海洋法》(1986年,刘楠来、王可菊等);《国际海底资源与海洋法》(1986年,陈德恭);《海洋法》(1987年,魏敏、罗祥文等);《现代国际海洋法》(1988年,陈德恭);《公海》(1990年,周子亚、范涌);《海洋法问题研究》(1996年,赵理海);《国际海底与国际法》(1997年,李红云);《科技与海洋法》(1998年,周忠海)。

(10) 航空法

《论三个反劫机公约》(1985年,赵维田);《国际航空法》(1991年,赵维田);《航空法教程》(1996年,刘伟民主编)。

(11) 外层空间法

《外层空间法》(1992年,贺其治)。

(12) 国际经济法

《国际货币法概论》(1985年,盛瑜);《国际货币基金组织》(1994年,中国人民银行国际货币基金组织处);《国际经济法学》(1994年,陈安主编);《世界贸易组织法》(1996年,曾令良);

《乌拉圭回合内幕》(1996年,任泉);《新国际经济秩序研究》(1998年,杨泽伟);《世界贸易组织争端解决机制法律与实践》(1998年,余敏友)。

(13) 国际环境法

《国际环境法》(1992年,韩健、陈立虎);《海洋环境保护与国际法》(1990年,杜大昌);《国际环境法导论》(1994年,马骧聪);《国际海洋环境保护法》(1994年,欧阳鑫、窦玉珍);《中国海洋倾废》(1994年,崔绍珍、叶敏等);《国际环境法》(1998年,王曦)。

(14) 国际争端的和平解决

《国际法院》(1993年,施觉怀)。

(15) 国际和平与安全

《国际法上的集体安全制度》(1993年,黄惠康);《裁军与国际法》(1990年,刘海山、李玫)。

(16) 武装冲突和战争法

《国际人道法概论》(1997年,朱文奇);《远东国际军事法庭》(1988年,梅汝璈);《正义的审判》(1990年,王占平主编);《战争法概论》(1991年,顾德欣编著);《中国军事百科全书军事法分册》(1993年,军委法制局主编)。

(17) 国际刑法

《国际刑法概论》(1992年,黄肇炯);《现代国际刑法教程》(1993年,邵沙平);《跨国洗钱罪的法律控制问题研究》(1998年,邵沙平);《国际刑事法院》(1999年,高燕平)^④。

三、国际学术交流的展开

过去,由于四人帮“左”倾路线与闭关锁国主义的破坏和束缚,国际学术交流很少,有之,也大都限于与前苏联和若干东欧国家之间,形式也很有限。十一届三中全会以后,国际法和相关领域进行了广泛的国际交流,包括人员和著作、资料的交流。形

式也趋于多样化，包括讲学、交换留学生和访问学者、参加国际学术会议。翻译和出版了一批外国的重要著作（不下于 25 种），包括：

英国阿库斯特《现代国际法概论》（1981 年）；《奥本海国际法》第 8 版和第 9 版第一卷（1995—1998 年）；美国凯尔逊《国际法原理》（1989 年）；奥地利菲德罗斯等《国际法》（1981 年）；日本寺泽一、山本草二主编《国际法基础》（1983 年）；英国《萨道义外交实践指南》（1984 年）；苏联科热夫尼科夫主编《国际法》（1985 年）；日本国际法学会《国际法辞典》（1985 年）；法国卢梭《武装冲突法》（1987 年）；印度《外交人员国际法与实践指南》（1987 年）；苏联童金主编《国际法》（1988 年）；德国马普研究所主编《国际公法百科全书》第一—第四辑（1988—1992 年）。

第二部分 科研论文概况和对当前 若干国际法问题的研究

一、科研论文概况

国际法科研论文是国际法研究最活跃的形式。它们也是了解一个国家国际法研究状况的反映最迅速的窗口。《中国国际法年刊》是我国发表国际法论文的主要的国际法学术刊物，1982 年创刊，现已出到 1996 年。此外，主要的法学刊物如《法学研究》、《中国法学》，各高等学校的学报和法学刊物，如北大的学报（哲学社会科学）、《中外法学》、中国政法大学学报《政法论坛》、中国人民大学学报、武汉大学学报（哲学社会科学版）和《法学评论》，都刊登国际法学术论文。

据统计，《中国国际法年刊》到 1996 年一期为止，发表国际法（国际公法）论文 245 篇，其他刊物自 1978 年以来发表论文