

21



普通高等教育“十五”国家级规划教材

21世纪法学系列教材

# 国际法

白桂梅 著

基础课系列

LAW



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

21



普通高等教育  
“十五”国家级规划教材



北京市高等教育精品教材立项项目

21世纪法学系列教材

D99  
52

2006

基础课系列

# 国际法

白桂梅 著



北京大学出版社  
PEKING UNIVERSITY PRESS

**图书在版编目(CIP)数据**

国际法/白桂梅著. —北京:北京大学出版社,2006.9

(21世纪法学系列教材)

ISBN 7-301-10637-8

I. 国… II. 白… III. 国际法-高等学校-教材 IV. D99

中国版本图书馆CIP数据核字(2006)第035883号

**书 名:** 国际法

**著作责任者:** 白桂梅 著

**责任编辑:** 孙战营

**标准书号:** ISBN 7-301-10637-8/D·1479

**出版发行:** 北京大学出版社

**地 址:** 北京市海淀区成府路205号 100871

**网 址:** <http://www.pup.cn>

**电 话:** 邮购部 62752015 发行部 62750672 编辑部 62752027

出版部 62754962

**电子邮箱:** [law@pup.pku.edu.cn](mailto:law@pup.pku.edu.cn)

**印刷者:** 北京大学印刷厂

**经 销 者:** 新华书店

730毫米×980毫米 16开本 40.25印张 766千字

2006年9月第1版 2006年9月第1次印刷

**定 价:** 49.00元

---

未经许可,不得以任何方式复制或抄袭本书之部分或全部内容。

版权所有,侵权必究

举报电话:010-62752024 电子邮箱:[fd@pup.pku.edu.cn](mailto:fd@pup.pku.edu.cn)

## 序

现在您阅读的是一本国际法教科书,是我在从事二十多年国际法教学和研究工作后独自完成的第一本此类著作。之所以能够最终完成,除了因为得益于我身边的同事、学生、朋友和家人的具体支持外,还因为在我的心中有给我无穷精神力量的、自1979年起指引我走上国际法学习、教学与研究之路的、我的(中国和国外的)诸位导师和前辈们。虽然他们有的已经永远地离开了,有的已经退出了国际法的教学与研究前线,但是他们严谨的治学态度和“活到老学到老”的工作精神近三十年来一直鼓舞着我,并支持我克服种种困难完成了现在的这本书。借此机会我要首先向他们表示衷心的感谢。我还要感谢的是曾经与我一起讨论过本书的结构和内容或阅读过本书部分章节的初稿并提出宝贵修改意见的我的北京大学、人民大学、中国政法大学、南开大学、国际关系学院等院校的同事加朋友们。最后,我还要感谢为本书部分资料的收集和注释的核对作出具体贡献的北京大学国际法、国际经济法、环境法和人权硕士班的博士生和研究生:郭三转、朱利江、周雯、陈强、陈一峰、陈天一、王社坤、王瑞卿、王丽、赵晓静、范云鹏、郭薇薇、姜波等。本书的出版还要感谢北京大学出版社和本书责任编辑孙战营女士。

虽然这是专门为高等法学教育本科生撰写的教材,但是书中的某些章节同样可以为国际法研究生提供参考,在某种意义上,也可以为从事国际法实践的外交官、其他政府官员和非政府组织提供一定的帮助。与同类教科书相比,本书在结构和内容上的不同是加强了导论部分,把国际法的性质和历史发展、渊源、国际法与国际法的关系等问题作为专章,从而加重了它们在本书中的分量。这样的处理既符合许多国际法教师的教学习惯,也与我多年来从事国际法理论教学和研究的经历相吻合。此外,本书在每章的后面增加了一些供读者进一步阅读的参考书目,其中有些是我自己今后也要深入阅读的新书。

最后,应该向读者真诚坦白的是,由于国际法是包含了众多分支的学科,尽管自己从事了多年的教学与研究,但还是有一些不熟悉的领域,例如,国际环境法、国际经济法和国际组织法等,因此本书与这些领域相关的章节显得比较单

薄,并一定有许多疏漏甚至错误。我衷心希望读者、国际法各不同领域的专家以及我的同事和朋友们对本书中存在的各种问题提出宝贵意见,以便在今后再版时予以纠正。

白桂梅

2006年8月24日于渥太华

# 目 录

<b>第一章 国际法的性质、历史和理论学说</b> .....	(1)
第一节 国际法的性质 .....	(1)
第二节 国际法的历史发展 .....	(7)
第三节 国际法理论学说 .....	(14)
<b>第二章 国际法的渊源</b> .....	(32)
第一节 渊源的概念和种类 .....	(32)
第二节 条约作为国际法的渊源 .....	(35)
第三节 习惯作为国际法的渊源 .....	(39)
第四节 一般法律原则和衡平法 .....	(47)
第五节 司法判例和公法学家学说 .....	(50)
第六节 国家间非条约性共同约定 .....	(52)
第七节 与国际法渊源相关的一些问题 .....	(60)
<b>第三章 国际法与国内法的关系</b> .....	(65)
第一节 一般理论与实践 .....	(65)
第二节 国内法对国际法的态度 .....	(68)
第三节 国际法与中国国内法的关系 .....	(74)
第四节 国际法与国内法的相互关系 .....	(79)
<b>第四章 国际法的主体</b> .....	(82)
第一节 概述 .....	(82)
第二节 国家在国际法中的地位 .....	(84)
第三节 国际组织和非国家实体在国际法中的地位 .....	(91)
第四节 个人在国际法中的地位 .....	(97)
<b>第五章 国际法基本原则和国家的基本权利</b> .....	(103)
第一节 国际法基本原则概述 .....	(103)
第二节 国际法基本原则与国际强行法 .....	(106)
第三节 国家主权原则 .....	(109)
第四节 禁止使用武力或武力威胁原则 .....	(114)
第五节 不干涉原则 .....	(118)
第六节 国家的自卫权 .....	(123)

<b>第六章 管辖与豁免</b> .....	(130)
第一节 国家管辖权 .....	(130)
第二节 国家的刑事管辖权 .....	(133)
第三节 国家管辖豁免 .....	(142)
第四节 国家元首和政府首脑的豁免 .....	(147)
第五节 引渡与庇护 .....	(150)
<b>第七章 条约法</b> .....	(154)
第一节 条约的定义 .....	(154)
第二节 条约的缔结 .....	(161)
第三节 条约的适用、解释及修订 .....	(174)
第四节 条约的无效、终止或暂停实施 .....	(186)
<b>第八章 承认与继承</b> .....	(196)
第一节 关于承认的理论 .....	(197)
第二节 国家、政府及其他实体的承认 .....	(203)
第三节 承认的方式及效果 .....	(207)
第四节 国际法上的继承 .....	(212)
<b>第九章 国际法上的责任</b> .....	(218)
第一节 概述 .....	(218)
第二节 国家对国际不法行为的责任 .....	(221)
第三节 国家责任的形式及其实施 .....	(229)
第四节 国际责任制度的新发展 .....	(234)
<b>第十章 国际法中的个人</b> .....	(247)
第一节 国籍 .....	(247)
第二节 外国人的法律地位 .....	(260)
第三节 外交保护 .....	(269)
第四节 难民的待遇 .....	(273)
<b>第十一章 国际法上的人权</b> .....	(278)
第一节 概述 .....	(278)
第二节 国际人权宪章 .....	(285)
第三节 其他国际人权公约 .....	(297)
第四节 区域国际人权保护 .....	(309)
第五节 国际人权保护机制 .....	(313)
<b>第十二章 国家领土</b> .....	(324)
第一节 领土的概念和领土主权 .....	(324)

---

第二节	国家领土在国际法上的地位 .....	(332)
第三节	传统国际法上领土的取得和变更方式 .....	(340)
第四节	领土边界和边境制度 .....	(343)
第五节	两极地区的法律地位 .....	(351)
<b>第十三章</b>	<b>海洋法</b> .....	<b>(357)</b>
第一节	海洋法的概念和历史发展 .....	(357)
第二节	基线 .....	(362)
第三节	内水 .....	(365)
第四节	领海、海峡及毗连区 .....	(369)
第五节	大陆架和专属经济区 .....	(378)
第六节	公海和国际海底区域 .....	(392)
第七节	争端解决机制与国际海洋法法庭 .....	(400)
<b>第十四章</b>	<b>国际空间法</b> .....	<b>(405)</b>
第一节	空气空间与国际航空制度 .....	(405)
第二节	外层空间法 .....	(415)
<b>第十五章</b>	<b>国际环境法</b> .....	<b>(428)</b>
第一节	国际环境法的概念和渊源 .....	(428)
第二节	大气、海洋和淡水环境保护 .....	(437)
第三节	国际环境保护的其他主要领域 .....	(450)
<b>第十六章</b>	<b>外交和领事关系法</b> .....	<b>(459)</b>
第一节	外交和领事关系法概述 .....	(459)
第二节	国家对外关系机关 .....	(463)
第三节	外交使节 .....	(465)
第四节	外交使节的派遣、接受及其职务 .....	(467)
第五节	外交特权和豁免 .....	(473)
第六节	特别使团 .....	(488)
第七节	领事制度概述 .....	(490)
第八节	领事的特权和豁免 .....	(494)
<b>第十七章</b>	<b>国际经济法</b> .....	<b>(498)</b>
第一节	国际经济法的概念及其历史发展 .....	(498)
第二节	国际经济法的主要内容及其基本原则 .....	(506)
第三节	主要的国际经济组织 .....	(510)
<b>第十八章</b>	<b>国际组织</b> .....	<b>(516)</b>
第一节	国际组织概述 .....	(516)



---

第二节	联合国 .....	(519)
第三节	联合国的主要机关与专门机构 .....	(523)
第四节	区域性国际组织 .....	(536)
第五节	国际组织法的主要内容 .....	(541)
<b>第十九章</b>	<b>和平解决国际争端</b> .....	<b>(548)</b>
第一节	国际争端概述 .....	(548)
第二节	政治解决方法 .....	(552)
第三节	国际仲裁 .....	(558)
第四节	国际法院 .....	(563)
<b>第二十章</b>	<b>战争和国际人道法</b> .....	<b>(571)</b>
第一节	战争和国际人道法概述 .....	(571)
第二节	战争的开始与结束及其法律后果 .....	(573)
第三节	战争法规则 .....	(578)
第四节	国际人道法规则 .....	(590)
第五节	中立法 .....	(597)
第六节	对战争法和国际人道法的违反及惩治 .....	(600)
<b>索引</b>	.....	<b>(610)</b>

# Content

<b>Chapter 1 The Nature, History and Theories of International Law</b> .....	(1)
Section 1 The Nature of International Law .....	(1)
Section 2 The History of International Law .....	(7)
Section 3 Theoretical Approaches to International Law .....	(14)
<b>Chapter 2 Sources of International Law</b> .....	(32)
Section 1 Concepts and Categories of the Sources .....	(32)
Section 2 Treaties as Sources of International Law .....	(35)
Section 3 Customs as Sources of International Law .....	(39)
Section 4 General Principles of Law and Equity .....	(47)
Section 5 Judicial Decisions and Teachings of Publicists .....	(50)
Section 6 Non-Treaty Common Commitments among Nations .....	(52)
Section 7 Some Related Problems .....	(60)
<b>Chapter 3 The Relation Between International Law and Domestic Law</b> .....	(65)
Section 1 General Theories and Practice .....	(65)
Section 2 The Attitude of Domestic Law to International Law .....	(68)
Section 3 The Relation Between Chinese Domestic Laws and International Law .....	(74)
Section 4 The Interrelation Between International Law and Domestic Law .....	(79)
<b>Chapter 4 Subjects of International Law</b> .....	(82)
Section 1 General Introduction .....	(82)
Section 2 Status of States in International Law .....	(84)
Section 3 Status of International Organizations and Non-State Entities in International Law .....	(91)
Section 4 Status of Individuals in International Law .....	(97)
<b>Chapter 5 Fundamental Principles of International Law and Basic Rights of States</b> .....	(103)
Section 1 General Introduction .....	(103)

Section 2	Fundamental Principles of International Law and Jus Cogens .....	(106)
Section 3	The Principle of State Sovereignty .....	(109)
Section 4	The Principle of Prohibition of the Threat or Use of Force .....	(114)
Section 5	The Principle of Non Intervention .....	(118)
Section 6	The Right to Self-Defense .....	(123)
<b>Chapter 6</b>	<b>Jurisdiction and Immunities</b> .....	(130)
Section 1	State Jurisdiction .....	(130)
Section 2	State Criminal Jurisdiction .....	(133)
Section 3	Immunities of State Jurisdiction .....	(142)
Section 4	Immunities of Heads of States and Governments .....	(147)
Section 5	Extradition and Asylum .....	(150)
<b>Chapter 7</b>	<b>The Law of Treaties</b> .....	(154)
Section 1	The Definition of Treaties .....	(154)
Section 2	The Conclusion of Treaties .....	(161)
Section 3	The Application, Interpretation and Amendment and Modification of Treaties .....	(174)
Section 4	Invalidity, Termination and Suspension of the Operation of Treaties .....	(186)
<b>Chapter 8</b>	<b>Recognition and Succession</b> .....	(196)
Section 1	Theories on Recognition .....	(197)
Section 2	Recognition of States, Governments and Other Entities .....	(203)
Section 3	Ways and Effects of Recognition .....	(207)
Section 4	Succession in International Law .....	(212)
<b>Chapter 9</b>	<b>Responsibilities in International Law</b> .....	(218)
Section 1	General Introduction .....	(218)
Section 2	State Responsibilities for International Wrongful Acts .....	(221)
Section 3	Forms of State Responsibilities and Their Implementation .....	(229)
Section 4	New Development of State Responsibilities Law .....	(234)
<b>Chapter 10</b>	<b>Individuals in International Law</b> .....	(247)
Section 1	Nationality .....	(247)
Section 2	Legal Status of Aliens .....	(260)
Section 3	Diplomatic Protection .....	(269)
Section 4	Treatment of Refugees .....	(273)

<b>Chapter 11 Human Rights in International Law</b> .....	(278)
Section 1 General Introduction .....	(278)
Section 2 The International Human Rights Charter .....	(285)
Section 3 Other International Human Rights Conventions .....	(297)
Section 4 Regional Human Rights Protection .....	(309)
Section 5 International Mechanisms of Human Rights Protection .....	(313)
<b>Chapter 12 State Territory</b> .....	(324)
Section 1 Concept of Territory and Territorial Sovereignty .....	(324)
Section 2 Status of State Territory in International Law .....	(332)
Section 3 The Acquisition and Changes of Territory in Traditional International Law .....	(340)
Section 4 Boundaries and Frontier System .....	(343)
Section 5 Legal Status of the Two Polar Regions .....	(351)
<b>Chapter 13 the Law of the Sea</b> .....	(357)
Section 1 The Concept and History of the Law of the Sea .....	(357)
Section 2 Baselines .....	(362)
Section 3 Internal Waters .....	(365)
Section 4 Territorial Sea, Straights and the Contiguous Zone .....	(369)
Section 5 The Continental Shelf and the Exclusive Economic Zone .....	(378)
Section 6 The High Seas and the International Seabed .....	(392)
Section 7 Disputes Settlement and the International Tribunal for the Law of the Sea .....	(400)
<b>Chapter 14 International Space Law</b> .....	(405)
Section 1 Air Space and Air Law .....	(405)
Section 2 Outer Space Law .....	(415)
<b>Chapter 15 International Environmental Law</b> .....	(428)
Section 1 The Concept and Sources of International Environmental Law .....	(428)
Section 2 Protection of Atmosphere, the Sea and Fresh Watters .....	(437)
Section 3 Other Major Fields of International Environmental Protection .....	(450)
<b>Chapter 16 Law of Diplomatic and Consular Relations</b> .....	(459)
Section 1 General Introduction .....	(459)
Section 2 State Organs of Foreign Relations .....	(463)
Section 3 Diplomatic Representatives .....	(465)

---

Section 4	The Sending and Receiving of Diplomatic Representatives and Their Functions .....	(467)
Section 5	Diplomatic Privileges and Immunities .....	(473)
Section 6	Special Missions .....	(488)
Section 7	Consular System .....	(490)
Section 8	Consular Privileges and Immunities .....	(494)
<b>Chapter 17</b>	<b>International Economic Law</b> .....	<b>(498)</b>
Section 1	The Concept of International Economic Law and Its Historical Development .....	(498)
Section 2	Major Content and Basic Principles .....	(506)
Section 3	Major International Economic Organizations .....	(510)
<b>Chapter 18</b>	<b>International Organizations</b> .....	<b>(516)</b>
Section 1	General Introduction .....	(516)
Section 2	The United Nations .....	(519)
Section 3	Major Organs and Specialized Agencies of the United Nations .....	(523)
Section 4	Regional International Organizations .....	(536)
Section 5	Content of the Law of International Organizations .....	(541)
<b>Chapter 19</b>	<b>Peaceful Settlement of International Disputes</b> .....	<b>(548)</b>
Section 1	General Introduction .....	(548)
Section 2	Political Settlement .....	(552)
Section 3	International Arbitration .....	(558)
Section 4	The International Court of Justice .....	(563)
<b>Chapter 20</b>	<b>The Law of War and Humanitarian Law</b> .....	<b>(571)</b>
Section 1	General Introduction .....	(571)
Section 2	The Starting and Ending of War and Their Legal Effects .....	(573)
Section 3	Rules of the Law of War .....	(578)
Section 4	Rules of Humanitarian Law .....	(590)
Section 5	Law of Neutrality .....	(597)
Section 6	Violations and Punishment of the Law of War and Humanitarian Law .....	(600)
<b>Index</b>	.....	<b>(610)</b>

# 第一章 国际法的性质、历史和理论学说

国际法是特殊的法律学科,它与国内法和国际关系既有密切关系也有根本不同。虽然它的绝大部分规则作为法律被国际社会的成员们默默地遵守着,但是它的个别规则却受到国际关系中各种因素的影响,有时甚至遭到严重践踏。国际法的特殊性与其适用的国际社会的特性密切相关;国际法的实体内容及其发展变化与人类科学技术的进步以及由此带来的国际社会的发展变化密不可分;国际法的性质和作用以及与其相关的国际法理论学说也随着国际社会的发展而产生与变迁。

## 第一节 国际法的性质<sup>①</sup>

国际法是不是法?这是中外许多国际法教科书都提出的问题,而且回答基本是肯定的。主要原因是国际法学界很少有人怀疑国际法的法律性质,这个问题反复地被提出已经不再是为了批驳一些人,例如英国奥斯汀(John Austin, 1790—1859)怀疑甚至对国际法的法律性质简单地加以否定的观点,也不是仅仅为了强调国际法是法律,而是为了更好地阐明国际法的性质,讲解国际法的概念及其特征以及它与国内法的区别等基本问题。

### 一、国际法的概念

国际法是主要在国家之间形成并主要靠国家单独或集体的力量来加以实施的,调整以国家为主导的国际关系的原则、规则和制度的总和。

国际法,有时为了强调其内涵和外延常常称为“国际公法”<sup>②</sup>,使用后一个名称一般是为了把它与国际私法加以区别,否则人们通常所称的“国际法”指的就

---

<sup>①</sup> 中外讨论国际法性质的著述很多,例如王铁崖:《国际法引论》,北京大学出版社1998年版,第6—13页;赵理海:《当代国际法问题》,中国法制出版社,第1—24页;李浩培:《国际法的概念和渊源》,贵州人民出版社1994年版,第1—51页;Oscar Schachter, *The Nature and Reality of International Law*, in his *International Law: Theory and Practice*, Kluwer Academic Publishers, 1991, pp. 1—17; Gerry Simpson (ed.), *The Nature of International Law*, Ashate, Dartmouth, 2001。

<sup>②</sup> 作为中国法律院系的必修课程之一,国际法是指国际公法。这是值得阐明的一个问题,因为在中国目前的教育管理体系中国际法这个二级学科中实际上包含了虽有一定联系但却完全不同的三个学科,即国际公法、国际经济法和国际私法,三者都是教育部规定的法律院校的“基于课程”,而且是必修课程。

是国际公法。<sup>①</sup>

国际法在英文中有不同的名称,通常的说法是 International Law,也有时称为 the Law of Nations(相应的中文是“万国法”)。至于 Transnational Law(跨国法)、the Law of Mankind(人类法)或者 World law(世界法)等其他一些不同的说法,一般反映使用该名称的作者对国际法的不同理解。因为 nation 有民族之意,而 state 则专指国家,所以 Interstate Law 曾经被人认为是表示国际法的更加确切的英文。但是 International Law 显然已经作为约定俗成的用法得到广泛接受和使用,有时 the Law of Nations 也被人们与其交替用。<sup>②</sup>

国际法主要是国家之间的法。这一表述至少包含如下含义:

首先,国际法是调整以国家为主导的国际关系的法。在当前的国际社会里,广义的国际关系的参加者相当复杂,除国家外还有国际组织、争取解放的民族、跨国公司或企业、由个人组成的各种团体,例如像绿色和平组织、大赦国际那样的非政府组织,压力集团、政党、宗教团体,在某种程度上还包括个人。但是,自从欧洲威斯特法利亚公会(1643年—1648年)之后出现了现代意义的主权国家后,国际社会一直是以国家为基本粒子构成的共同体,国家在国际关系中一直起着主导作用。在这种意义上,说国际法主要是国家之间的法律仍然是正确的。

其次,国际法是在国家之间产生的法律。由于国际法调整的国际关系主要是国家之间的关系,而国家都是主权的,相互之间都是平等独立的,因此不存在上下等级关系,任何平等的主权国家都不可能允许任何他国对其发号施令,没有少数几个国家为大多数国家制定法律和法令的可能性。然而,作为国际社会的成员,几乎任何国家都不可能孤立地存在。它们相互之间都保持着一定的政治、经济、社会、文化、军事等不同的关系,国际社会的这些关系与国内社会一样必然会形成一定的秩序,这种国际秩序同样需要法律来调整。这个法律不可能是任何一个国家或少数几个国家的法律,只能是各个国家都普遍接受的法律,这个法律就是国际法。由于国家各自都不允许有任何凌驾它的机构来发号施令,当然

---

<sup>①</sup> 关于国际经济法与国际法的关系,已故中国国际法学者刘丁教授曾在二十几年前撰文强调应该把国际经济法作为独立的法的部门。这种强调反映当时中国国际法学界在这个问题上存在着严重分歧,反对者认为国际经济法是国际公法的一个分支。参见刘丁:“关于国际经济法的几个基本问题”,载于北京市法学会首届年会论文集编辑组编:《国际法论集》,法学杂志社1981年版,第179—183页。1983年《中国国际法年刊》同一本年刊中登了四篇文章专门对相关问题进行讨论。这些文章是:史久镛:“论国际经济法的概念和范围”,姚梅镇:“国际经济法是一个独立的法学部门”,王名扬:“国际经济法是一门独立的学科”和汪瑛:“略论国际经济法”。1995年《中国国际法年刊》又在同一本年刊中登载了三篇专门讨论这个问题的论文:陈安:“论国际经济法的涵义及其边缘性”,李泽锐:“关于国际经济法的理论分歧”和周忠海:“国际经济法在中国的研究和发展”。

<sup>②</sup> 关于国际法的名称详见王铁崖:《国际法引论》,北京大学出版社1998年版,第1—17页。王铁崖教授在书中对法文、德文和其他一些不同语言的国际法名称及其演变作了细致介绍。

也不会接受这样的机构来制定法律,因此国际法只能从国家之间产生出来。<sup>①</sup>

最后,国际法是国家依靠单独或集体的自身行为加以实施的法律。由于平等的主权国家不允许任何国家或国家集团对其发号施令,而国际社会尚未建立一个专门的机构实施国际法,所以,国际法的适用和执行主要是靠国家自己的行为来加以保障的。例如,当一个国家侵犯了另一个国家的领土,从而违反了国际法上不侵犯的原则,受到侵犯的国家可以通过单独或集体自卫的行为来保障不受侵犯原则的实施。

## 二、国际法与国内法的不同

可以看出国际法是一个特殊的法律部门。当我们把它作为一个特殊的法律对待时,我们是在把国际法与另外一个法律做比较,这个法律就是我们通常所了解的国家的法律。国际法学家们从整个国际社会的角度,将国家的法律称为“国内法”,从而使其成为一个与“国际法”相对应的概念。当人们把国际法与国内法相比较之后,发现国际法在以下三个方面与国内法不同:

第一,法律主体上的不同。国际法的主体主要是国家,而且数量比较少,目前整个国际社会大约只有两百个。国内法的主体主要是个人,在法律上称为“自然人”;此外还有由个人组成的公司或企业,在法律上称为“法人”,国内法的主体数量很多。在国际法上,个人是不是国际法的主体,目前还是有争论的问题。<sup>②</sup>但没有争论的是,国家是国际法的主要主体。国际法的绝大部分内容都是关于国家的规则和制度。除国家外,还有一些由国家组成的实体,即国家或政府间国际组织,它们也参加国际关系,例如参加国际会议、签订双边条约或多边国际公约等等,因此它们也是国际法主体。除了国际组织之外还有一些民族,如殖民地的人民,它们正在争取解放,组成一个政治的实体,在国际上它们与国家和国际组织发生了各种不同的关系,它们在相互来往当中也要遵守国际法,所以它们也是国际法的主体。

第二,立法上的不同。国际社会是一个分散的社会,没有专门的立法机构,调整这个社会国际关系的国际法是在国家之间产生的,不是由一个凌驾于国家之上的立法机构制定并颁布的。然而,国内社会是一个有组织的社会。每一个国家都有一定的凌驾于社会之上的权力机构,其中包括专门的立法机构。国内法是通过这样的专门立法机构制定或认可的,不是由自然人或法人在他们相互之间产生的。这是国际法与国内法的一个非常重要的区别。这一区别决定了国际法不像国内法那样存在法律的不同等级,例如宪法高于其他法律,国家法律高

<sup>①</sup> 关于国际法的制定方式,详见本书第二章“国际法的渊源”。

<sup>②</sup> 关于个人在国际法中的地位,详见本书第十章“国际法中的个人”。



于地方法规。国际法上没有宪法这样的基本法,在国际法规则之间也不存在国内法意义上的一级法律高于另一级法律的现象。

第三,司法机制上的不同。国际法的实施与国内法不同,国际社会不存在专门的司法和执法机构。然而,国内法的一个重要特征是它有强大的执行机构作为后盾。每个国家都有专门的司法机构和执法机关,例如法院、检察院、警察、监狱等等。这些都是凌驾于整个社会之上的具有强制力的机构。当某人的权利和利益因国家或政府机关以及其他自然人或法人违反法律而受到侵害时,受害人可以通过国内社会专门的司法机构得到法律的补救,从而使法律得到实施。但是,国际社会不存在任何凌驾于国际社会的国际法实施机制。尽管有一个坐落在荷兰海牙的国际法院,但该法院是根据国家之间的协议建立起来的机构,它没有强制管辖权。换言之,没有国家通过不同的方式表示同意,该法院不能受理关于它的案件。这种在国内法上难以理解的情况却是国际法上的不可否认的现实。<sup>①</sup> 国际法遭到违反时,因此而受到侵害的国家可以针对违法的国家采取某种相应措施以便使其承担适当的国际责任。例如单方面提出终止条约、采取其他适当的报复措施等等,如果遭到武装侵犯,可以采取武装自卫。总之,世界上不存在专门适用和执行国际法的世界法院、世界检察院、世界警察和世界监狱。国际法的适用和执行主要靠因为违反国际法而受害的国家单独或集体的力量来实现。<sup>②</sup>

综上所述,国际法是一个特殊的法律部门,它的特殊性是与国内法比较的结果。国际法是调整以国家为主导的国际关系的法律,它的主体主要是国家,此外还有国际组织和争取解放的民族;它不是由专门的立法机构制定的,而是在国家之间产生的,因此国际法不存在像国内法那样的法律等级;它不是靠专门的司法和执法机构加以实施,而是靠国家单独或集体的自身行为来保障执行的。

### 三、国际法的性质

在人们将国际法与国内法比较之后,往往会对国际法的法律性质提出质疑。最为典型的是英国法学家奥斯汀,他认为国际法至多可以称为“实在道德”,因为国际法靠“一般舆论”或“道德制裁”加以实施。<sup>③</sup> 这种国际法虚无主义的极端观点,早已经被多数人所摒弃。<sup>④</sup> 但是 20 世纪 90 年代末发生的北大西洋公

<sup>①</sup> 关于国际法院的情况,详见本书第十九章。

<sup>②</sup> 参见 Louis Henkin, *International Law: Politics and Values*, Martinus Nijhoff Publishers, Dordrecht/Boston/London, 1995, pp. 60—62。

<sup>③</sup> 参见〔英〕奥斯汀(Austin):《法理学范围之限定(The Province of Jurisprudence Determined)》(Edited by Wilfride E. Rumble)(影印版),中国政法大学出版社 2003 年版,第 123 页和第 171 页。

<sup>④</sup> 参见 Joseph Gabriel ed. *Starke's International Law*, 11th ed, Butterworth & CO. (Publishers) Ltd, 1994, p. 20。