

● 伊拉克战争是否合法

● 墨西哥湾漏油事件的法律 responsibility 到底如何认定

● 如何从国际条约的角度看待钓鱼岛主权争端

● 中日东海油气田双方立场主张的国际法比较

中国的人民币汇率问题不放

青年法律热点 面对面



国际法卷
中国法学会◎编

中国文史出版社

青年法律热点 面对面



中国法学会
◎ 编
国际法卷

中国文史出版社

图书在版编目(CIP)数据

青年法律热点面对面. 国际法卷 / 中国法学会编. —北京:
中国文史出版社, 2011. 7

ISBN 978-7-5034-3002-2

I. ①青… II. ①中… III. ①国际法—青年读物 IV. ①D9-49

中国版本图书馆CIP数据核字(2011)第102843号

责任编辑: 韩怡宁

封面设计: 周周设计局

出版发行: 中国文史出版社

网 址: www.wenshipress.com

社 址: 北京市西城区太平桥大街23号 邮 编: 100811

电 话: 010-66173572 66168268 66192736 (发行部)

传 真: 010-66192703

录 排: 北京亚细安录排有限公司

印 装: 北京温林源印刷有限公司

经 销: 全国新华书店

开 本: 787×1092 1/16

印 张: 24.75

字 数: 370千字

版 次: 2011年7月北京第1版

印 次: 2011年7月第1次印刷

定 价: 35.00元

文史版图书, 版权所有, 侵权必究。

文史版图书, 印装错误可与发行部联系退换。

编委会名单

顾 问：刘 飏

主 编：刘 剑

副主编：崔秀娟

编 辑：文 磊 孙 剑

前 言

《青年法律热点面对面》一书终于面世了！在“五五”普法的收官之年，在中国特色社会主义法律体系形成之年，此书的出版有着非同一般的意义。

当今中国，立法不断趋于完善、法律制度日益健全、司法改革稳步推进，这无疑标志着中国正在向法治国家大步迈进。但法治精神的培育，全民法治观念的形成，仍需要我们不断地灌溉和耕耘，青年人更需如此。

21世纪青年人，是伴随着改革开放和法治建设成长起来的。他们的成长历程，见证了中国法治的进步，也同时培育了其自身基本的法治观念。青年兴则国家兴，青年强则国家强。无论从历史角度还是当前形势需要来讲，青年一代都无疑是我们建设社会主义法治国家的一支重要力量。也正因为此，青年群体的法治教育应成为我国社会主义法治建设以及青年一代思想道德建设的重要组成部分。而对青年进行法治教育，就要坚持“贴近生活、贴近实际、贴近青年”的原则。基于此，该书选取日常生活中青年朋友们关心的热点问题，且具有一定普遍性、典型性的案例作为切入点，深入浅出，分析、点评，帮助广大青年提高运用法律武器看待问题、解决问题的能力，增强社会主义法治理念，提高遵纪守法的自觉性，增强社会责任感。

随着国内经济飞速发展，中国在国际舞台上的角色日益

重要，国际间的交往、融合、碰撞也越来越多。这样的背景下，很多青年朋友都面临这样的问题：中国日趋强大，在当前的全球化时代，我们该如何认识和理解、以及如何和与自己有着不同信仰、价值、制度的西方世界相处？对此，本书涉及了当今时事热点中国际法的相关内容。有一定的了解认知，方能做出正确的判断，在以后的国际间经济、政治、文化往来中，才能做到胸有成竹，使我们的国家在世界浪潮中立于不败之地。

《青年法律热点面对面》执笔的都是知名法学院校的知名教授、学者，但就内容本身而言，既通俗易懂又不乏严肃性，看似在讲述法律故事，但其中蕴含的知识和理论仍然不失力透纸背、入木三分。这一点是非常难得的。

在中国要建立法治的国家，必须先有法治的土壤。而法治的土壤需要我们每一位公民去培育。青年者，国家之魂。从这一意义上讲，只有做好青年一代的法治理念树立、法律知识普及工作，才能更大程度地推动我们的社会主义法治国家建设，一个法治的时代也才会最终到来。这本书的意义，也正在于此。

编 者

① “兵者，不祥之器” 1

——伊拉克战争的合法性问题

- ◇美国发动伊拉克战争的理由符合国际法吗？
- ◇美国在伊拉克战争中有哪些行为违反国际法？
- ◇伊拉克战争给我们什么启示？

② 我的领土我做主 8

——中印边界问题的来龙去脉

- ◇中印边界问题是怎么产生的？
- ◇中印边界自卫反击战是如何发生的？
- ◇中印两国和平解决边界问题的前景如何？

③ “天赋人权” 16

——联合国人权理事会的设立与运作

- ◇“人权委员会”为什么会被取代？
- ◇人权理事会是如何运作的？
- ◇中国接受人权理事会的普遍审查的情况如何？

④ “同一个世界 同一个地球” 24

——应对气候变化的国际法规则

- ◇如何看待造成气候变化问题的责任？
- ◇如何落实共同但有区别的责任原则？
- ◇中国采取了哪些应对气候变化的行动？

⑤ “主权问题 绝不退让” 32

——中日钓鱼岛主权争端

- ◇国际法对于领土取得问题是如何规定的?
- ◇从国际条约的角度如何看待钓鱼岛主权争端?
- ◇钓鱼岛争端的实质与解决方案

⑥ “搁置争议 共同开发” 42

——中日东海油气田争议

- ◇中日两国在东海划界问题上分歧何在?
- ◇中日双方立场主张的国际法比较
- ◇如何看待中日两国在东海油气田问题上的对立?

⑦ “21世纪什么最重要? 海权!” 50

——南沙群岛争端

- ◇南沙群岛争端的由来
- ◇周边国家对南沙群岛的主权要求 是否有国际法上的根据?
- ◇如何处理南沙群岛主权争端?

⑧ “民族尊严 不容践踏” 58

——中国民间对日索赔诉讼的法律问题

- ◇中国民间对日索赔诉讼有哪些主要争议点?
- ◇中国民间对日索赔诉讼的法律依据
- ◇中国今后可能采取的措施和策略

⑨ “有麻烦 找祖国” 68

——国际法中的外交保护和领事保护

- ◇国家通过哪些手段保护本国公民在海外的合法权益?
- ◇外交保护和领事保护应该如何行使?
- ◇我国行使外交保护和领事保护的情况如何?

⑩ “对不起 你管不着” 76

——国家及其财产管辖豁免

- ◇什么是国家及其财产的管辖豁免?
- ◇国际法对于国家及其财产管辖豁免有何规定?
- ◇我国对于国家及其财产管辖豁免的态度如何?

⑪ 国家间争议的“拆弹专家” 84

——联合国国际法院

- ◇国际法院是如何建立的?
- ◇国际法院管辖什么案件?
- ◇国际法院有什么作用?
- ◇国际法院的发展前景如何?

⑫ “承认还是不承认，这是一个问题” 92

——国际法中的国家承认规则

- ◇什么是国家承认?
- ◇国家承认有什么作用?
- ◇如何进行国家承认?
- ◇国家承认规则在国际实践中是如何运用的?

⑬ 当总统遇到法院 101

——国际刑事法院向苏丹总统签发逮捕令

- ◇什么是国际刑事法院?
- ◇国际刑事法院为什么可以对巴希尔行使管辖权?
- ◇中国对国际刑事法院的原则立场

⑭ 过街老鼠 人人喊打 111

——恐怖主义的防止与惩治

- ◇什么是恐怖主义?

- ◇ 国际公约规定的恐怖主义犯罪
- ◇ 我国政府反对恐怖主义的立场

15 阶下之囚 尚善待之 120

——美军虐囚事件评析

- ◇ 什么是战俘?
- ◇ 战俘待遇的内容
- ◇ 美军虐囚违反国际人道主义法和国际人权法

16 天网恢恢 疏而不漏 130

——惩治“贪官”外逃的引渡措施

- ◇ 什么是引渡?
- ◇ 《联合国反腐败公约》中的管辖和引渡制度
- ◇ 我国在引渡方面的立法与实践

17 贸易争端 和平解决 139

——WTO的争端解决制度

- ◇ 美欧多次告中国意味着什么?
- ◇ WTO争端解决制度有什么特点?
- ◇ 中国对WTO争端解决机制的参与情况如何?

18 低价出口 或可招灾 154

——反倾销制度的运作

- ◇ 从涉及10亿美元的美国对中国的木制卧室家具反倾销案说起
- ◇ 目前我国是全球遭遇反倾销最多的一个国家
- ◇ 什么是倾销?
- ◇ 外国由于对中国使用了“替代国”，因此更容易构成倾销
- ◇ 为什么允许反倾销制度的存在?
- ◇ 构成哪些要件可以征收反倾销税?
- ◇ 如何应对国外的反倾销?

19 收之东隅 失之桑榆 163

——补贴与反补贴制度

- ◇从美对华铜版纸开征反补贴税说起
- ◇美国在对非市场经济国家不适用反补贴法上的改变
- ◇补贴的构成条件
- ◇红灯、黄灯、绿灯补贴
- ◇什么情况下可以采取反补贴措施?
- ◇反补贴调查对我国宏观经济政策的挑战

20 御敌于国门 173

——知识产权的边境保护制度

- ◇从假冒“SUNWATT及图形”商标电池案说起
- ◇什么是知识产权保护的边境措施?
- ◇知识产权海关保护备案的“滤网”作用
- ◇知识产权边境保护措施的“主动”与“被动”启动
- ◇被怀疑货物侵犯知识产权的货主应当怎么办?
- ◇美国的337制度有什么独特之处?

21 非歧视的歧视 185

——对中国出口产品的特保措施

- ◇从美国对华轮胎特保案说起
- ◇对中国量身定做的特保制度
- ◇什么情况下可以采用特殊保障措施?
- ◇特殊保障措施与一般保障措施相比有什么特点?
- ◇我国应当如何应对“特保条款”?

22 降低壁垒 促进贸易 192

——以逐步降低贸易壁垒为中心的贸易自由化

是世界经济可持续发展的需要

- ◇阻碍国际贸易发展的贸易壁垒究竟有哪些种类?

- ◇ 国际社会为降低贸易壁垒作出了哪些努力?
- ◇ 西方国家绞尽脑汁地设计出形形色色的新型贸易壁垒、限制中国制造的原因何在?

23 保护同一片蓝天 203

——贸易与气候变化、环保的关系

- ◇ 为什么说减排降温，匹夫有责?
- ◇ 京都议定书规定的共同但有区别的责任的含义是什么?
- ◇ 如何协调贸易与环境保护间的关系?

24 入乡随俗与牛肉大战 210

——形形色色各国进口卫生检疫制度以及WTO的SPS协定

- ◇ 欧美“牛肉大战”究竟是怎么回事?
- ◇ 以推动贸易自由化为己任的WTO为何还要允许各个成员采取那些必然会对国际贸易产生一定限制作用的卫生检疫标准措施?
- ◇ 按照WTO的相关协定，各国之间各不相同的卫生检疫标准究竟应当如何协调?

25 挺起腰杆 升降自主 222

——人民币汇率问题

- ◇ 以美国为首的西方国家为什么紧抓中国汇率问题不放?
- ◇ 美国可能采取哪些国际法律行动迫使中国在人民币汇率问题上就范?
- ◇ 中国政府应当如何应对人民币汇率问题的指控和可能采取的行动?

26 中国改革开放与西方国家鸵鸟战略 230

——中国的非市场经济地位问题

- ◇ 什么是非市场经济地位?

- ◇判断市场经济地位的标准是什么?
- ◇发达国家为何在国际贸易中迟迟不改变其关于中国非市场经济地位的错误做法?

27 万亿身价和亿万赔偿 240

——墨西哥湾漏油事件的责任

- ◇这一事件究竟造成了哪些严重后果?
- ◇到底谁将为这一切埋单?
- ◇海上石油污染责任到底如何认定?

28 借鸡生蛋 筑巢引凤 248

——中国的引进外资制度

- ◇吸引外资的外商投资法律制度
- ◇外资企业可否在中国发行股票筹资?
- ◇提高外商投资的质量

29 树大招风 261

——企业并购的反垄断法审查

- ◇企业并购的可能风险
- ◇并购审查的标准
- ◇并购审查中的非歧视

30 海外投资 莫忘安全 271

——对外投资的风险及防范

- ◇海外投资有什么风险?
- ◇如何防范海外投资风险?
- ◇中国有什么具体的防范措施?

31 打涉外官司先打管辖权 283

——从《蒙特利尔公约》第一案管辖权之争说起

- ◇什么是涉外民事诉讼管辖权，在处理涉外民事案件中有何意义？
- ◇当事人可以任意选择涉外民事诉讼管辖权吗？确定的依据是什么？
- ◇如何解决涉外民事案件诉讼管辖权之间的冲突？
- ◇目前国际上有哪些涉及国际民事诉讼管辖权的国际文书？

32 窃法舞弊终未有好果 297

——从法国最高法院鲍富莱蒙婚姻案说起

- ◇什么是法律规避，现实生活中哪些属于法律规避？
- ◇如何认定当事人法律规避的行为及其法律效力？
- ◇我国涉外商事审判实践中如何处理法律规避案件？
- ◇法律规避与一国的社会公共利益之间有什么联系和区别？

33 涉外合同与侵权的竞合 304

——如何确定涉外合同与侵权的法律适用

- ◇涉外合同法律适用的基本原则有哪些？
- ◇涉外侵权法律适用的基本原则有哪些？
- ◇如何界定涉外合同与涉外侵权竞合的法律关系？
- ◇如何确定涉外合同与涉外侵权竞合的法律适用？

34 跨国婚姻好聚不好散 314

——如何确定跨国离婚的法律适用

- ◇跨国离婚案件有几种解决方式？
- ◇跨国离婚案件涉及哪些法律问题？
- ◇跨国离婚案件可以采取哪些送达方式？
- ◇如何处理跨国离婚案件中的父母子女关系？

35 跨国继承纷争伤感情 326

——如何确定跨国继承的法律适用

- ◇ 跨国法定继承的法律冲突表现在哪些方面?
- ◇ 跨国法定继承的法律适用采用区别制还是同一制?
- ◇ 如何认定跨国遗嘱继承中遗嘱的有效性?
- ◇ 如何处理跨国无人继承财产的归属?

36 无条约无义务 337

——如何看待中外民事判决的相互承认与执行

- ◇ 什么是承认与执行外国民事判决?
- ◇ 承认与执行外国民事判决的依据是什么? 如何理解互惠?
- ◇ 由谁启动并适用什么程序去承认与执行外国法院民事判决?
- ◇ 承认与执行外国民事判决的条件有哪些? 什么情形下可以拒绝?

37 无协议无仲裁 346

——如何认识国际商事仲裁中的法律问题

- ◇ 什么是国际商事仲裁? 哪些纠纷可以仲裁解决?
- ◇ 无协议无仲裁, 那么如何认定仲裁协议的有效性?
- ◇ 如果当事人对国际商事仲裁裁决不满意, 有什么司法救济途径?
- ◇ 如何理解1958年《纽约公约》承认与执行外国仲裁裁决的条款?

38 “一国两制”三法系四法域 360

——如何看待中国特有的区际法律冲突问题

- ◇ 什么是“一国两制”三法系四法域?
- ◇ 内地如何处理涉港澳台民事纠纷的法律冲突?
- ◇ 内地如何处理港澳民事判决在内地的认可与执行?
- ◇ 台湾地区民事裁判可以在大陆得到认可与执行吗?



“兵者，不祥之器”

——伊拉克战争的合法性问题

2003年3月20日上午，美英开始入侵伊拉克。同年4月15日，美军宣布伊拉克战争的主要作战行动结束。2010年8月19日，也就是在美国宣布结束在伊拉克的作战任务、撤出作战部队的最后期限——2010年8月31日快到的时候，美军宣布：美国的战斗部队从伊拉克跨过边界，撤到了科威特；剩下的5万多美军战斗部队会转为非战斗部队，在8月31日后将担负起训练伊拉克部队的任务；从9月1日起，美国在伊拉克的行动代号将从“伊拉克自由行动”改为“新曙光行动”；所有美国军事人员将在2011年底撤出伊拉克，到时只会有几十个军人留在巴格达的美国大使馆内。至此，历时7年多的伊拉克战争似乎告一段落，但关于这场战争的合法性问题的争论或疑问并没有结束。

◆美国发动伊拉克战争的理由符合国际法吗？

当今世界，判断战争合法性的标准规定在《联合国宪章》之中。20世纪，人类历经两次世界大战，战争灾祸惨不堪言。在第二次世界大战即将结束的时候，中、美、苏、英等51个反法西斯国家共同制定了《联合国宪章》（以下简称《宪章》）。《宪章》宣布“非为公共利益，不得使用武力”。《宪章》将“维护国际和平与安全”规定为联合国的首要宗旨，把“各会员国在其国际关系上不得使用威胁或武力，或以与联

联合国宗旨不符之任何其他方法，侵害任何会员国或国家之领土完整或政治独立”规定为联合国的重要原则。为实现联合国的上述宗旨和实施联合国的上述原则，《宪章》规定了集体安全制度。

联合国的集体安全制度，是以联合国的集体力量防止和应对国际社会出现的对和平的威胁、破坏或侵略行为的制度，是为国际社会的公共利益而非为个别国家的利益而采取各种行动的制度。根据《联合国宪章》，联合国安全理事会是联合国承担维持国际和平与安全责任的主要机构，是唯一有权决定采取维持国际和平与安全的执行行动的机构。在国际关系中是否存在对和平的威胁、破坏，是否发生或存在侵略行为，是否应当采取集体安全措施以及应当采取何种措施，都应由安理会来断定。如果是安全理事会为了维持和恢复国际和平与安全、制止侵略行为或破坏和平的行为，根据《联合国宪章》规定的条件和程序决定采取或授权采取的武力措施，肯定是符合国际法的。

美国发动伊拉克战争获得联合国安理会的授权了吗？

安理会由15个联合国成员国组成，中国、美国、俄罗斯、法国和英国这五个国家是常任理事国，其余10个是非常任理事国。每个理事国都有一个投票权。安理会通过关于程序事项的决议，需要至少达到9个理事国的同意票；安理会通过关于非程序事项的决议，除需要达到9个理事国的同意票外，还需要达到任何常任理事国都不投反对票的条件。这就是说，任何常任理事国对安理会的非程序事项的决议都拥有否决权，或者说，只要一个常任理事国投反对票，无论多少个赞成票，决议就被否决了。

在美国发动伊拉克战争之前，安理会针对伊拉克问题的决议是2002年11月8日通过的关于对伊拉克的武器核查的第1441号决议。该决议草案由美英提出，并按照俄罗斯、法国和中国的要求修改后才通过的。该决议一方面强化了对伊拉克武器核查的机制，另一方面也为阻止美国单方面对伊拉克动武、维护以安理会为核心的集体安全体系以及在联合国