

International Law



高等学校法学核心课程
教材系列

国际法

李金荣·主编

Legal Core Course



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

高等学校法学核心课程教材系列

国际法

International Law

主 编 | 李金荣

撰稿人 | 丁丽柏 王 云
按姓氏笔画为序 | 王玫黎 刘 畅
李金荣 张 华



法律出版社

始创于 1954 年

www.lawpress.com.cn

好书, 同好老师和好学生分享

8828311

国家法律图书馆法学核心期刊

图书在版编目(CIP)数据

国际法/李金荣主编. —北京:法律出版社, 2005. 6

(高等学校法学核心课程系列教材)

ISBN 7-5036-5673-5

I. 国… II. 李… III. 国际法—高等学校—教材
IV. D99

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 059426 号

法律出版社·中国

责任编辑/张德军 卞学琪

装帧设计/于佳

出版/法律出版社

编辑统筹/法律教育出版分社

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京中科印刷有限公司

责任印制/张宇东

开本/787×960 毫米 1/16

印张/22

字数/375 千

版本/2005 年 8 月第 1 版

印次/2005 年 8 月第 1 次印刷

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

苏州公司/0512-65193110

书号:ISBN 7-5036-5673-5/D·5390

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)

www.lawpress.com.cn

中国法律图书有限公司

总 序

教学质量是高等学校的生命线;重视教材建设,是提高教学质量的重要环节。2005年1月,教育部以1号文件下发了《关于进一步加强高等学校本科教学工作的若干意见》,要求“加强教材建设,确保高质量教材进课堂……对发展迅速和应用性强的课程,要不断更新教材内容,积极开发新教材,并使高质量的新版教材成为教材选用的主体”,特别强调教材应当“具有中国特色、中国风格和中国气派”。教材是课程及教学内容的表达形式,是在校大学生获得知识的重要途径。教材的编写过程本身,也是对教学与科研的反思和总结,有利于教材及时反映变化了的社会状况和学术研究的最新成果,有利于教师改进教学方法、提高教学水平、增强科研能力。通过教材的编写,还可以促使教师总结教育教学规律,了解学生的知识需求,培养热爱教学和关爱学生的教育情怀,实现教师、教材与学生三者的有机联结与良性互动。

依法治国是党领导人民治理国家的基本方略,高等法学教育是国家法治发展的重要依托。我国高等法学教育大众化的快速推进,引发了人们对教育质量的疑虑,进而促使法学教育工作者深刻思索如何改革教学方式、如何完善课程体系等问题。法学教育必须适应法律职业对法律人在知识、能力等方面的实际需求,而法学教育的进一步改革和发展又必须以教材建设为基础。如果说法学核心课程的确立,是对我国法学教育历史经验深刻反思的成果,是对养成法学思维方式所需基本知识体系的科学总结;那么,编撰高质量的法学核心课程配套教材,就是目前高等法学教育工作者不可推卸的责任。

西南政法大学前身为西南政法学院,1953年9月正式成立。1978年,在全国最早恢复法学本科招生。1979年,开始招收法学硕士研究生,是改革开放以后全国首批硕士学位授权单位。1993年,被国务院学位委员会批准为博士学位授权单位。1995年,经原国家教委和司法部批准,更名为西南政法大学。2003年,被国务院学位委员会确定为全国首批法学一级学科博士学位授权点;同年,人事部批准设立法学博士后科研流动站。经过50多年的建设,学校现已发展成为以法学为主,法学与政治学、经济学、管理学、文学等多学科协调发展的全国重点大学。

学校与美国、英国、德国、法国、俄罗斯、加拿大、意大利、日本和泰国等国家以及我国香港、澳门和台湾地区的一些大学,建立了校际友好关系,进行广泛而深入的学术交流与合作。

作为国内规模最大的法学人才教育培养基地,西南政法大学历来高度重视本科教学质量及本科教材建设,不仅培养了一大批具有较强的教学研究能力的中青年学者,而且逐步形成了自己独具特色的教学模式和教材风格。面对新世纪新阶段法学教育的变化,学校做出积极反应,在提高本科教学质量方面,做出了更大的努力。学校在总结已有教材编写经验的基础上,广泛吸取国内外其他法学教材的长处,与法律出版社合作,编写出版这套“高等学校法学核心课程教材系列”,以践行我校法学教育理论性与实践性充分结合的办学理念,并积极努力为我国高等法学教育事业做出自己新的更大的贡献。

本套教材坚持以发展着的马克思主义为指导,贯彻科学发展观,遵循理论联系实际的原则,力求适应国内依法治国与构建和谐社会的新要求,适应国际经济全球化发展的新态势,准确把握现代法律精神,在吸纳国内外法学研究最新成果的基础上,树立精品意识与创新观念,致力于打造品牌教材。为了确保编写质量,我校通过专家论证,由教材委员会遴选高水平教师承担本套教材的编写任务,并在教材建设经费上给予了重点支持。我们对本套教材的特色要求是:通过对基本知识点重点阐述,保证学生掌握基础理论;通过对学术前沿问题的介绍,拓展学生视野,启发学生思维;通过对基本技能训练的指导,提高学生处理法律事务和应对司法考试的能力;通过课后作业的问题设计,引导学生独立思考、深入研究。

本套教材可作为高等学校法学专业本科教学用书,也可供报考法学各专业研究生复习备考使用。

西南政法大学教材委员会

2005年7月

说 明

为方便本科生用书,我们编写了法学主干课程《国际法》教材。由于时间较紧,教材篇幅有限,难免会有疏漏和不足,恳请读者见谅并批评指正。

本书由李金荣教授主编,并负责统稿、定稿。各章撰写分工如下:(按姓氏笔画为序)

- | | |
|-----|----------|
| 丁丽柏 | 第六、七、十三章 |
| 王 云 | 第三、八、十章 |
| 王玫黎 | 第二、五、九章 |
| 刘 畅 | 第十二章 |
| 李金荣 | 第一、十一章 |
| 张 华 | 第四章 |

目 录

第一章 导论	(1)
第一节 概述	(1)
一、国际法的概念	(1)
二、国际法的特征、作用及效力根据	(2)
第二节 国际法的渊源	(6)
一、国际法渊源的概念	(6)
二、国际条约	(7)
三、国际习惯	(8)
四、一般法律原则	(9)
五、确定法律原则的辅助方法	(9)
第三节 国际法的编纂	(10)
一、国际法编纂的意义	(10)
二、国际法编纂的发展	(12)
三、联合国的国际法编纂	(12)
第四节 国际法与国内法的关系	(13)
一、国际法与国内法关系的理论	(13)
二、关于国际法与国内法关系的实践	(15)
三、正确认识国际法与国内法的关系	(16)
第五节 国际法的历史发展	(17)
一、国际法的产生和发展	(17)
二、中国与国际法	(19)
第二章 国际法的基本原则	(22)
第一节 概述	(22)
一、国际法基本原则的概念	(22)
二、强行法与国际法基本原则	(23)
三、国际法基本原则的形成与发展	(24)

2 国际法

第二节 和平共处五项原则	(26)
一、和平共处五项原则产生的历史背景	(26)
二、和平共处五项原则的具体内容	(28)
三、和平共处五项原则是国际法的基本原则	(37)
第三章 国际法主体	(41)
第一节 概述	(41)
一、国际法主体的概念	(41)
二、国际法主体的范围	(42)
三、个人国际法主体资格问题	(42)
第二节 国家	(43)
一、国家是国际法的基本主体	(43)
二、国家的要素	(43)
三、国家的类型	(44)
四、国家的基本权利和义务	(48)
五、国家司法豁免权问题	(50)
第三节 其他国际法主体	(51)
一、国际组织	(51)
二、争取独立的民族	(51)
第四节 国际法上的承认	(52)
一、承认的概念和性质	(52)
二、国家的承认	(53)
三、政府的承认	(54)
四、承认的方式	(54)
五、承认的效果	(56)
六、中华人民共和国关于承认的实践	(57)
第五节 国际法上的继承	(58)
一、继承的概念	(58)
二、国家继承	(58)
三、政府的继承	(62)
四、国际组织的继承	(63)
五、中华人民共和国的继承	(63)
第六节 国际法律责任	(64)
一、国际法律责任的概述	(64)

二、国际不当行为的责任	(67)
三、损害后果责任	(71)
四、国际法律责任的形式	(72)
五、国际刑事责任问题	(74)
第四章 国家领土	(76)
第一节 概述	(76)
一、领土的概念	(76)
二、领土的组成部分	(77)
三、领土主权	(78)
四、领土主权的限制	(78)
第二节 内水	(81)
一、河流	(81)
二、运河	(83)
三、湖和内海	(85)
第三节 领土的取得和变更	(86)
一、领土变更的概念	(86)
二、传统国际法上的领土变更方式	(86)
三、现代国际法上允许的领土变更方式	(90)
第四节 国家边界和边境制度	(92)
一、边界的概念	(92)
二、边界的形成	(92)
三、国家边界的划分	(93)
四、边境制度	(94)
五、中华人民共和国的领土与边界问题	(95)
第五节 南极与北极	(100)
一、南极	(100)
二、北极	(103)
第五章 海洋法	(105)
第一节 概述	(105)
一、海洋的概况	(105)
二、海洋法的概念	(106)
三、海洋法的编纂	(107)
第二节 内海	(109)

4 国际法

一、内海的概念	(109)
二、港口	(110)
三、海湾	(111)
四、海峡	(112)
五、中国的内海	(112)
第三节 领海	(112)
一、领海的概念	(112)
二、领海的划法与宽度	(113)
三、领海的法律地位与制度	(114)
四、中华人民共和国的领海制度	(117)
第四节 毗连区	(118)
一、毗连区的概念	(118)
二、毗连区的法律地位	(118)
第五节 专属经济区	(119)
一、专属经济区的概念	(119)
二、专属经济区的法律地位	(119)
第六节 大陆架	(121)
一、大陆架的概念	(121)
二、大陆架的法律地位	(122)
三、专属经济区与大陆架的关系	(122)
四、相邻和相向国家之间的大陆架划界	(123)
五、中国大陆架情况	(123)
第七节 用于国际航行的海峡	(124)
一、用于国际航行的海峡的概念	(124)
二、过境通行制	(125)
三、无害通过制	(125)
四、过境通行制与无害通过制的区别	(125)
第八节 群岛水域	(126)
一、概述	(126)
二、群岛基线的划定	(126)
三、群岛水域的法律地位	(127)
四、群岛水域的通过制度	(127)
第九节 公海	(128)

(181)一、公海的概念	(128)
(181)二、公海的法律地位	(128)
(181)三、公海的法律制度	(129)
(181)第十节 国际海底区域	(132)
(181)一、国际海底区域的概念	(132)
(181)二、国际海底区域的法律地位	(132)
(181)三、国际海底区域的勘探和开发制度	(133)
(181)四、国际海底管理局	(134)
第六章 空间法	(139)
(181)第一节 空气空间与国际航空法	(139)
(181)一、空气空间的概述	(139)
(181)二、空气空间的法律地位	(140)
(181)三、国际航空法	(142)
(181)四、惩治危害民航安全行为的国际法规则	(146)
(181)第二节 外层空间法	(149)
(181)一、外层空间与外层空间法	(149)
(181)二、外层空间活动的法律原则和制度	(153)
(181)三、有关外层空间法律的几个问题	(156)
第七章 国际法上的居民	(161)
(181)第一节 居民和国籍	(161)
(181)一、居民	(161)
(181)二、国籍的概念	(162)
(181)三、国籍的取得和丧失	(163)
(181)四、国籍的抵触	(166)
(181)五、《中华人民共和国国籍法》	(168)
(181)第二节 外国人的法律地位	(169)
(181)一、外国人的概念	(169)
(181)二、外国人的入境、居留和出境的管理规则	(170)
(181)三、外国人法律地位的一般原则	(171)
(181)四、中国对外国人的管理制度	(172)
(181)五、外交保护	(174)
(181)第三节 引渡和庇护	(175)
(181)一、引渡	(175)

二、庇护	(181)
第八章 外交和领事关系法	(183)
第一节 外交关系与外交关系法	(183)
一、外交和外交机关的历史发展	(183)
二、外交关系的概念和形式	(184)
三、外交关系法的概念和内容	(184)
四、外交关系机关的体系	(185)
第二节 国内的外交关系机关	(185)
一、国家元首	(185)
二、政府和政府首脑	(186)
三、外交部门	(186)
第三节 驻外的外交关系机关	(187)
一、使馆的建立	(187)
二、使馆的职务	(187)
三、使馆馆长的等级及使馆人员的组成	(188)
四、使馆人员的派遣	(189)
五、外交代表职务的开始和终止	(190)
六、派驻国际组织的使团	(191)
七、特别使团	(192)
八、外交团	(193)
第四节 外交特权与豁免	(194)
一、外交特权与豁免概述	(194)
二、使馆的特权与豁免	(195)
三、外交代表的特权与豁免	(196)
四、其他人员的外交特权与豁免	(198)
五、使馆人员对接受国的义务	(198)
第五节 领事制度	(198)
一、领事制度的概述	(198)
二、领事的种类和等级	(199)
三、领事的派遣和接受	(199)
四、领事的职务	(200)
五、领事职务的终止	(200)
六、领事特权与豁免	(200)

七、领馆及其人员对接受国的义务	(202)
第九章 国际人权保护法	(204)
第一节 概述	(204)
一、人权的历史发展	(204)
二、人权的内容	(206)
三、人权的性质	(208)
四、国际人权保护法的法律渊源	(213)
第二节 国际人权保护的内容	(215)
一、国际人权保护的概念	(215)
二、国际人权保护的内容	(217)
三、区域性人权保护制度和机构	(221)
四、国际人权保护与国际法基本原则之间的关系	(223)
第三节 中国与人权	(224)
一、中国政府的人权白皮书	(224)
二、中国对国际人权保护的立场	(225)
第十章 条约	(230)
第一节 概述	(230)
一、条约的概念与特征	(230)
二、条约的历史发展	(232)
三、条约的分类和名称	(232)
四、条约法的编纂	(234)
第二节 条约的缔结	(235)
一、缔约能力和缔约权	(235)
二、缔约程序	(236)
三、条约的加入	(239)
四、条约的保留	(240)
五、条约的保管、登记及公布	(242)
六、条约的生效	(243)
第三节 条约的遵守、适用、解释	(244)
一、条约的遵守	(244)
二、条约的适用	(244)
三、条约与第三国	(245)
四、条约的解释	(246)

(405) 第四节 条约的修订	(247)
(405) 一、概述	(247)
(405) 二、条约修订的原则和程序	(247)
(405) 第五节 条约的无效、终止和暂停施行	(248)
(405) 一、条约的无效	(248)
(405) 二、条约的终止和暂停施行	(249)
第十一章 国际组织	(252)
(405) 第一节 国际组织概述	(252)
(405) 一、国际组织的概念	(252)
(405) 二、国际组织的历史发展	(253)
(405) 三、国际组织的分类	(255)
(405) 四、国际组织的法律地位	(255)
(405) 第二节 国际组织的法律制度	(256)
(405) 一、国际组织的成员	(256)
(405) 二、国际组织的机构	(260)
(405) 三、国际组织的表决制度	(261)
(405) 四、国际组织的决议	(263)
(405) 五、国际组织的特权与豁免	(264)
(405) 第三节 国际联盟	(266)
(405) 一、国际联盟的建立	(266)
(405) 二、国际联盟的主要机构	(266)
(405) 三、国际联盟的历史教训	(267)
(405) 第四节 联合国	(268)
(405) 一、联合国的建立	(268)
(405) 二、联合国的宗旨和原则	(269)
(405) 三、联合国的会员国	(271)
(405) 四、联合国的主要机构	(272)
(405) 第五节 联合国专门机构	(276)
(405) 一、概述	(276)
(405) 二、联合国专门机构简述	(277)
(405) 第六节 区域性国际组织	(280)
(405) 一、概述	(280)
(405) 二、几个重要的区域性国际组织简述	(281)

第十二章 国际争端的解决	(284)
第一节 概述	(284)
一、国际争端的概念和特征	(284)
二、国际争端的种类	(286)
三、国际争端的主要解决方法	(287)
四、和平解决国际争端的意义	(289)
第二节 国际争端解决的政治方法	(290)
一、谈判与协商	(290)
二、斡旋与调停	(292)
三、调查与和解	(293)
第三节 国际争端解决的法律方法	(295)
一、国际仲裁	(295)
二、国际司法解决	(298)
第四节 国际组织与国际争端的解决	(300)
一、概述	(300)
二、普遍性国际组织与国际争端的解决	(302)
三、区域性国际组织与国际争端的解决	(308)
第十三章 战争法	(310)
第一节 概述	(310)
一、战争的概念	(310)
二、战争法概念与编纂	(312)
三、中国关于防止战争保障和平的立场	(315)
第二节 战争的开始与结束	(315)
一、战争的开始及其法律后果	(315)
二、战争的结束及其法律后果	(317)
第三节 作战手段与方法	(319)
一、作战手段和方法的基本原则	(319)
二、对作战手段和方法的一般限制	(320)
三、对海战和空战中作战方法和手段的限制	(322)
四、交战者的法律地位及对平民和战争受难者的保护	(324)
第四节 战时中立	(328)
一、战时中立与中立法的概述	(328)
二、中立制度的历史发展	(328)

三、中立国的权利与义务	(329)
第五节 战争犯罪及其责任	(331)
一、战争犯罪的概念	(331)
二、战争罪犯的审判	(332)
三、追究战争罪犯法律责任的原则及其意义	(333)

第一章 导论

【内容提要】 国际法是以国家间关系为主要对象的法律。本章讲述的内容在全书中起着引领作用,它包括概念、特征、效力根据、国际法与国内法关系等基础理论。通过该章的学习,重点掌握国际法是真正的法律以及它的适用性、特殊性和历史发展的规律。

第一节 概述

一、国际法的概念

国际法是国家间交往中形成的,主要用以调整国家之间关系的有法律拘束力的原则、规则和规章制度的总体。国际法既适应国际关系的需要产生,同时也伴随着国际关系的不断演进和发展。国际法的主体不只局限于国家,类似国家的政治实体和政府间的国际组织,在一定条件下和一定范围内也是国际法主体。从国际实践看,国家间的经济关系、政治关系和法律关系等,必然会影响它们。国际法赋予国家若干的权利和义务,同样也赋予类似国家的政治实体和政府间的国际组织的一定权利和义务。它们之间的关系也要受国际法原则、规则和规章制度的约束。

国际法的名称,并不是有了国家和国际关系后就立即出现的。在一个相当长的历史时期被称为万民法,系市民法的对称。万民法不能正确表达国家间的关系,只是罗马法中调整罗马公民同外国人之间的关系的法律,它是国内法并非国际法。在 16~17 世纪,欧洲的法学家在研究国家相互关系上的行为规则和著书立法时,仍用旧称万民法或万国法。被称为“国际法之父”的荷兰学者格劳秀斯,于 1625 年问世的经典著作《战争与和平法》中就是用万民法来称呼规律国际关系的意志法。^{〔1〕} 由于万民法或万国法都不能正确地表达国家之间关系的法律,以致

〔1〕 周鲠生:《国际法》,商务印书馆 1976 年版,第 1 页。