

英华全国统一

# 司法考试辅导丛书

## 2007

# 国际法学 国际私法学 国际经济法学

GUOJI FAXUE GUOJI SIFAXUE GUOJI JINGJIFAXUE

北京英华法律培训学校 组编

- 不求面面俱到，但求重点突出
- 不求机械记忆，但求融会贯通
- 不求空洞理论，但求务实准确



人民教育出版社

086/090

英华全国统一

# 司法考试辅导丛书

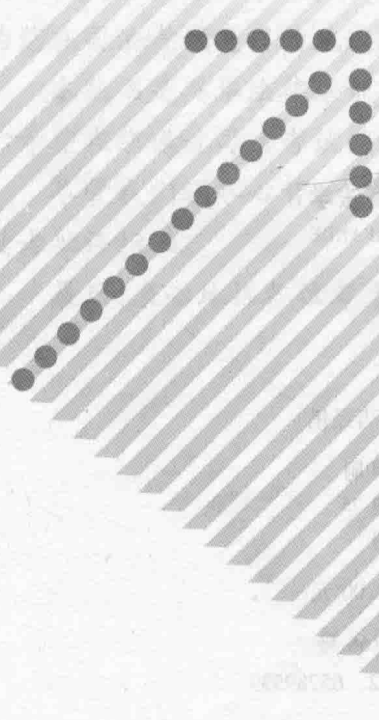
D99  
56

## 2007

# 国际法学 国际私法学 国际经济法学

GUOJI FAXUE GUOJI SIFAXUE GUOJI JINGJIFAXUE

北京英华法律培训学校 组编



人民出版社

策划编辑:李春林

责任编辑:李媛媛

封面设计:肖 辉

### 图书在版编目(CIP)数据

国际法学 国际私法学 国际经济法学/北京英华法律培训学校 组编

-北京:人民出版社,2007.4

(英华全国统一司法考试辅导丛书)

ISBN 978-7-01-006151-1

I. 国… II. 北… III. ①国际法-法的理论-法律工作者-资格考核-自学参考资料  
②国际私法-法的理论-法律工作者-资格考核-自学参考资料 ③国际经济法-法的  
理论-法律工作者-资格考核-自学参考 IV. D99

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2007)第 045574 号

**国际法学 国际私法学 国际经济法学**

GUOJI FAXUE GUOJI SIFAXUE GUOJI JINGJIFAXUE

北京英华法律培训学校 组编

**人民出版社** 出版发行

(100706 北京朝阳门内大街 166 号)

北京市白帆印务有限公司印刷 新华书店经销

2007 年 4 月第 1 版 2007 年 4 月第 1 次印刷

开本:787 毫米×1092 毫米 1/16 印张:19.75

字数:493 千字 印数:0,001-5,000 册

ISBN 978-7-01-006151-1 定价:32.00 元

邮购地址 100706 北京朝阳门内大街 166 号

人民东方图书销售中心 电话 (010)65250042 65289539

版权所有 侵权必究

# 目 录

## 国际法学

<b>第一章 导论</b> .....	(1)
内容总览 .....	(1)
重点透视 .....	(1)
难点例题 .....	(6)
例题解析 .....	(8)
<b>第二章 国际法主体</b> .....	(10)
内容总览 .....	(10)
重点透视 .....	(10)
难点例题 .....	(17)
例题解析 .....	(19)
<b>第三章 国际法律责任</b> .....	(22)
内容总览 .....	(22)
重点透视 .....	(22)
难点例题 .....	(25)
例题解析 .....	(26)
<b>第四章 国际法上的空间划分</b> .....	(28)
内容总览 .....	(28)
重点透视 .....	(28)
难点例题 .....	(37)
例题解析 .....	(41)
<b>第五章 国际法上的居民</b> .....	(46)
内容总览 .....	(46)
重点透视 .....	(46)
难点例题 .....	(49)
例题解析 .....	(51)
<b>第六章 外交关系法与领事关系法</b> .....	(53)
内容总览 .....	(53)
重点透视 .....	(53)
难点例题 .....	(58)
例题解析 .....	(59)

第七章 条约法 .....	(61)
内容总览 .....	(61)
重点透视 .....	(61)
难点例题 .....	(65)
例题解析 .....	(67)
第八章 国际争端的和平解决 .....	(70)
内容总览 .....	(70)
重点透视 .....	(70)
难点例题 .....	(73)
例题解析 .....	(74)
第九章 战争与武装冲突法 .....	(76)
内容总览 .....	(76)
重点透视 .....	(76)
难点例题 .....	(81)
例题解析 .....	(82)

## 国际私法学

第一章 国际私法概述 .....	(84)
内容总览 .....	(84)
重点透视 .....	(84)
难点例题 .....	(86)
例题解析 .....	(88)
第二章 国际私法的主体 .....	(90)
内容总览 .....	(90)
重点透视 .....	(90)
难点例题 .....	(94)
例题解析 .....	(97)
第三章 法律冲突、冲突规范和准据法 .....	(100)
内容总览 .....	(100)
重点透视 .....	(101)
难点例题 .....	(105)
例题解析 .....	(107)
第四章 适用冲突规范的制度 .....	(109)
内容总览 .....	(109)
重点透视 .....	(110)
难点例题 .....	(114)
例题解析 .....	(116)

<b>第五章 国际民商事法律适用</b> .....	(119)
内容总览 .....	(119)
重点透视 .....	(120)
难点例题 .....	(128)
例题解析 .....	(132)
<b>第六章 国际民事争议的解决</b> .....	(135)
内容总览 .....	(135)
重点透视 .....	(136)
难点例题 .....	(146)
例题解析 .....	(149)
<b>第七章 区际法律冲突问题</b> .....	(152)
内容总览 .....	(152)
重点透视 .....	(153)
难点例题 .....	(157)
例题解析 .....	(159)
<b>国际经济法学</b>	
<b>导论</b> .....	(162)
内容总览 .....	(162)
重点透视 .....	(162)
难点例题 .....	(165)
例题解析 .....	(166)
<b>第一章 国际货物买卖</b> .....	(168)
<b>第一节 国际货物买卖合同概述</b> .....	(168)
内容总览 .....	(168)
重点透视 .....	(168)
<b>第二节 国际商业惯例</b> .....	(172)
内容总览 .....	(172)
重点透视 .....	(172)
<b>第三节 1980年《联合国国际货物销售合同公约》</b> .....	(179)
内容总览 .....	(179)
重点透视 .....	(181)
难点例题 .....	(191)
例题解析 .....	(194)
<b>第二章 国际货物运输与保险</b> .....	(198)
内容总览 .....	(198)
重点透视 .....	(198)
<b>第一节 国际海上货物运输</b> .....	(199)

第二节 其他方式的国际货物运输 .....	(209)
第三节 国际货物运输保险 .....	(212)
内容总览 .....	(212)
重点透视 .....	(213)
难点例题 .....	(217)
例题解析 .....	(221)
第三章 国际贸易支付 .....	(225)
内容总览 .....	(225)
重点透视 .....	(225)
第一节 国际贸易的支付工具 .....	(226)
第二节 国际贸易的支付方式 .....	(228)
难点例题 .....	(238)
例题解析 .....	(242)
第四章 对外贸易的管理制度 .....	(245)
第一节 我国对外贸易管理制度概述 .....	(245)
内容总览 .....	(245)
重点透视 .....	(246)
第二节 贸易救济措施 .....	(251)
内容总览 .....	(251)
重点透视 .....	(252)
难点例题 .....	(258)
例题解析 .....	(261)
第五章 世界贸易组织 .....	(266)
第一节 世界贸易组织概述 .....	(266)
内容总览 .....	(266)
重点透视 .....	(267)
第二节 世界贸易组织主要法律制度 .....	(271)
内容总览 .....	(271)
重点透视 .....	(271)
难点例题 .....	(277)
例题解析 .....	(279)
第六章 国际经济法领域的其他法律制度 .....	(281)
第一节 国际知识产权法 .....	(281)
内容总览 .....	(281)
重点透视 .....	(281)
第二节 国际投资法 .....	(287)
内容总览 .....	(287)
重点透视 .....	(287)
第三节 国际金融法 .....	(290)

内容总览 .....	(290)
重点透视 .....	(291)
第四节 国际税法 .....	(295)
内容总览 .....	(295)
重点透视 .....	(295)
难点例题 .....	(298)
例题解析 .....	(301)

## 国际法导论

国际法是调整国家之间关系的法律规范。它的产生和发展，是国际关系发展的产物。随着国际关系的日益复杂，国际法的作用也越来越重要。国际法不仅调整国家之间的关系，也调整国家与个人、国家与国际组织之间的关系。国际法的基本原则包括主权平等、互不侵犯、和平解决国际争端等。国际法的渊源包括条约、习惯、一般法律原则、司法判例和学说等。国际法的效力范围包括国家、国际组织和个人。国际法的发展面临着许多挑战，如恐怖主义、气候变化、网络犯罪等。国际法的发展需要各国的共同努力。

## 第一章 绪论

### 一、国际法的概念

#### (一) 国际法的定义和特征

##### 1. 国际法的定义和特征

国际法 (international law) 是指调整国家之间关系的法律规范。它的产生和发展，是国际关系发展的产物。随着国际关系的日益复杂，国际法的作用也越来越重要。国际法不仅调整国家之间的关系，也调整国家与个人、国家与国际组织之间的关系。国际法的基本原则包括主权平等、互不侵犯、和平解决国际争端等。国际法的渊源包括条约、习惯、一般法律原则、司法判例和学说等。国际法的效力范围包括国家、国际组织和个人。国际法的发展面临着许多挑战，如恐怖主义、气候变化、网络犯罪等。国际法的发展需要各国的共同努力。

国际法 (international law) 是指调整国家之间关系的法律规范。它的产生和发展，是国际关系发展的产物。随着国际关系的日益复杂，国际法的作用也越来越重要。国际法不仅调整国家之间的关系，也调整国家与个人、国家与国际组织之间的关系。国际法的基本原则包括主权平等、互不侵犯、和平解决国际争端等。国际法的渊源包括条约、习惯、一般法律原则、司法判例和学说等。国际法的效力范围包括国家、国际组织和个人。国际法的发展面临着许多挑战，如恐怖主义、气候变化、网络犯罪等。国际法的发展需要各国的共同努力。

国际法 (international law) 是指调整国家之间关系的法律规范。它的产生和发展，是国际关系发展的产物。随着国际关系的日益复杂，国际法的作用也越来越重要。国际法不仅调整国家之间的关系，也调整国家与个人、国家与国际组织之间的关系。国际法的基本原则包括主权平等、互不侵犯、和平解决国际争端等。国际法的渊源包括条约、习惯、一般法律原则、司法判例和学说等。国际法的效力范围包括国家、国际组织和个人。国际法的发展面临着许多挑战，如恐怖主义、气候变化、网络犯罪等。国际法的发展需要各国的共同努力。



# 国际法学

## 第一章 导 论



### 内容总览

国际法是国家间交往中形成的、主要是调整国家之间关系的、有拘束力的原则、规则和制度的总称。国际法是一个与国内法相对应的法律体系。国际法与国内法二者共同构成了当代人类社会完整的法律秩序。国际社会的性质决定了国际法与国内法相比,有一些独特的性质,需要在学习时把握。导论一章中涉及的内容主要有:国际法的概念和演变,国际法的渊源,国际法的编纂,国际法与国内法的关系以及国际法的基本原则。其中,国际法的渊源,国际法与国内法的关系,以及国际法的基本原则是其中的重点。国际法的渊源包括国际条约、国际习惯和一般法律原则;国际法与国内法的关系应从理论和实践两个方面去把握,特别应注意中国的立法和司法实践;国际法的基本原则是指国际社会公认的、具有普遍指导意义的、适用于国际法一切领域、构成国际法基础的一些规则。其中特别掌握国家主权平等原则、不干涉内政原则、不非法使用武力原则和民族自决原则的内容。



### 重点透视

#### 一、国际法的概念

##### (一) 国际法的定义和特点

##### 1. 国际法的定义和基本内容

国际法(international law)是一个与国内法相对应的法律体系。它是国家间交往中形成的、主要是调整国家之间关系的、有拘束力的原则、规则和制度的总称。国际法与国内法二者共同构成了当代人类社会完整的法律秩序。

1643—1648年,结束欧洲30年战争的威斯特伐利亚和会和《威斯特伐利亚和约》,标志着—批近代主权独立国家的出现,也标志着近代国际法的开始。荷兰人格老秀斯1625年发表了《战争与和平法》,第一次从理论上对国际法的规则和基本问题进行了系统全面的论述,为近代国际法学奠定了基础。格老秀斯因而被称为“近代国际法学之父”。

现代国际法已经成为普遍的、涉及国际交往各个领域的、庞大的规则体系。概括地说,它的内容主要包括以下方面:国际法的基本原则,如《联合国宪章》规定的宗旨和原则;关于国家或国际法主体本身的一些制度,如国际法上的国家和政府、领土、居民、国家的基本权利义务、国家责任、国际争端的解决等;国际法各个相对独立的分支:如海洋法、国际航空法、空间法、条约法、外交领事关系法、国际人权法、国际经济法、国际环境法、战争与武装冲突法等。

## 2. 国际法的特点

国际法与国内法相比,有如下的主要特点:

(1) 强制力的依据有所不同。国内法强制力的依据是上升为国家意志的国内统治者的意志。而国际法的依据一般认为是产生于国际交往和发展需要的、国家之间的意志协议或说协议意志。

(2) 立法方式不同。国际社会没有凌驾于国家之上的国际立法机构来制定规则。国际法的规则只能由国家之间在平等的基础上以协议的方式共同制定,这种协议包括成文的,也包括不成文的习惯法。

(3) 法律关系的主体和调整对象不同。国内法主要是调整自然人、法人之间权利义务关系。而国际法主要是调整国家之间关系的。

(4) 强制方式不同。国内法的强制力是由超越个体之上的有组织的国家强制机器来保障和实施的。国际法的强制力是通过国家本身的单独或集体的行动来实现的。

## 二、国际法的渊源与编纂

### (一) 国际法渊源

国际法的渊源一般是指国际法规则作为有效的法律规则存在和表现的方式。当代国际法的主要渊源为国际条约、国际习惯和一般法律原则;司法判例,国际法学家的学说以及国际组织的决议文件被认为是确立法律原则的辅助资料。

#### 1. 国际条约

条约是现代国际法主要的法律渊源,是当代国际法规则的主要表现形式。条约是两个或两个以上国际法主体之间缔结的、以国际法为准的、规定当事方权利义务的协议。从渊源的角度看,有人将条约分为“契约性条约”和“造法性条约”,前者是双边或少数国家参加,旨在规定特定事项的条约;后者由多国参加、目的和内容是确立或修改某些国际法原则、规则或制度。但是,二者在对缔约国具有法律拘束力上没有本质区别。

#### 2. 国际习惯

国际习惯是指在国际交往中由各国前后一致地不断重复所形成,并被广泛接受为有法律拘束力的行为规则或制度。国际习惯是不成文的,它是国际法最古老、最原始的渊源。

国际习惯的构成要素有两个:一是物质要素或客观要素,即存在各国反复一致地从事某种行为的实践;二是心理要素或主观要素,它要求上述的重复一致的行为模式被各国认为具有法律拘束力,即存在所谓法律确信(*opinio juris*)。这里应注意“习惯”和“惯例”二词在不同情况下可能具有的不同含义。

证明一项国际习惯是否确立和存在,必须提出相关的证据。应特别注意以下三个方面:第一,国家间的各种文书和外交实践;第二,国际组织和机构的各种文件,包括决议、判决等;第三,国家的国内立法、司法、行政实践和有关文件。

#### 3. 一般法律原则

“一般法律原则”是指各国法律体系中所共有的一些原则,如善意、禁止反言,特别法优于普通法等原则。它在国际司法实践中处于补充和辅助地位,很少被单独适用。

#### 4. 确立法律原则的辅助资料

司法判例、权威学者的学说、某些国际组织的决议等本身虽然不是国际法的渊源,但对于

相关国际法原则的证明和确立有重要的意义和影响。其中司法判例包括国际法院和其他国际司法机构和仲裁机构的判例,以及各国国内的司法判例。权威学者的学说,历史上曾对确立和阐明国际法规则帮助很大。尽管现在由于国际法材料丰富易得,对国际法学家著作的依赖有所减少,但是,国际法学家的学说,对于国际法的影响依然存在,仍然是确证国际法原则的有力方法和证据。国际组织决议,特别是联合国大会的决议,一般认为可以和司法判例及国际法学家著作一起,列为确立国际法原则的辅助资料,并且其作用和地位高于学者学说。

## (二) 国际法的编纂

国际法的编纂是指将某一领域的各项国际法规则系统化地编制成法典。编纂有两种意义:一种是把现有的国际法规则法典化,即把分散的规则制定成为法典。一种是不仅把现有的国际法规则进行法典化,而且还包括了对正在形成中的或不明确的规则进行整理和完善,即对国际法进行发展。编纂者有两种类型:一种是民间的非官方编纂,它由私人或学术团体进行。这种编纂有很强的学术研究意义,对国际法的发展有积极的影响,但不具有法律拘束力。另一种是官方编纂,或称为政府间编纂,即由国际外交会议或政府间国际组织进行编纂,最后把编纂结果缔结为有拘束力的国际公约。通常我们所说的编纂是指官方的编纂。现在最重要的官方编纂机关是联合国组织。具体工作由联合国的国际法委员会或联合国有关专门机构进行。

## 三、国际法与国内法的关系

### (一) 国际法与国内法关系的理论

国际法和国内法关系的理论中,最典型的是一元论和两元论。

1. 一元论首先认为国际法与国内法同属于一个法律体系,在此基础上又分为国际法优先说和国内法优先说两派。一元论的国内法优先说认为,国际法的效力和权威源自国内法,国际法是低一级的法律,是国内法的一个部门,或称为“涉外公法”。这实际上导致从根本上取消国际法。一元论的国际法优先说认为,国际法位于各国并立的国内法之上,各国国内法的效力是由国际法赋予的,而国际法的效力则来自一个最高的规范“约定必守”或整个人类社会的“法律良知”。该学派强调法律体系是以个人关系为调整对象和基本出发点。这种理论忽视了各国意志在国际法和国内法制定中的作用,并且可能导致对国家主权的全面否定,以世界法代替国际法和国内法,从而脱离了国际社会的现实。

2. 两元论或“平行说”认为,国际法与国内法是两个不同的法律体系,各自有其不同性质、效力根据、调整对象和适用范围,二者互不隶属,各自独立。无论国际法整体还是其分支都不能当然地成为国内法的一部分,反之亦然。

我们认为:国际法与国内法是各自独立的法律体系,但是,由于国内法的制定者和国际法的参加制定者都是国家,因此从理论上,国际法与国内法两个体系之间有着密切的联系。二者不是截然对立的,而是彼此互相渗透、互相依赖、互相补充、互相制约的关系。

### (二) 国际法与国内法关系的实践

1. 国际层面:国内立法不能改变国际法的原则、规则;国家不得以其国内法规定来对抗其所承担的国际义务,或以国内法规定作为违背国际义务的理由来逃避其国际责任。同时,国际法不干预一国国内法制定,除非该国承担了相关的特殊义务。

2. 国内层面:主要问题是国际法在国内法律秩序中的地位问题,包括国际法规则在国内外法律框架中的适用以及国际法规则与国内法冲突时的解决。其中特别应注意条约在国内法律

体系中的地位。条约一般地只对缔约国具有拘束力,并且有不同的种类和内容,因而各国对于条约在国内适用的实践复杂多样。

3. 一些学者基于“两元论”模式,从国际社会的实践中,归纳出两种极端或典型的条约在国内适用的方式:转化和采纳。所谓“转化”,是指采取这种方式的国家,要求所有条约内容都必须逐个经过相应的国内立法程序转化成为国内法,才能在国内适用;所谓“采纳”或称并入,是指国家在原则上认为,该国缔结的所有条约,都可以在其国内具有国内法的地位。采用“并入”方式的国家,一般是在其宪法中作出这种一揽子规定。“转化”和“并入”的区分只是学术上的简化,许多国家是两种方式兼用。

### (三) 国际法在中国国内的适用问题

1. 在我国目前的《宪法》中,将坚持和遵守作为国际法基本原则核心的和平共处五项原则写入其中。在国际实践中,我国政府一贯坚定地维护自己的合法权利并忠实地履行自己承担的国际义务,恪守法律与正义,在国际上享有崇高的声誉。在处理国际法与国内法关系问题时,原则上,我国在参与制定国际法规则时,要根据和考虑本国国内法的规定和立场;而在制定国内法时,又充分考虑和尊重所承担的国际法义务,力争使二者协调互补,有机配合。

2. 对于条约在国内的适用和地位,目前我国《宪法》没有作出统一明确的规定。

目前一般认为,在民商事范围内,中国缔结的条约与国内法有不同规定的部分,在国内可以直接适用。在民商事法律范围以外,条约能否在中国国内直接适用,需要根据与该条约相关的法律规定,结合条约本身的情况进行具体考察才能作出恰当的结论。还应当注意,在国际法与国内法关系问题上,我国的实践正在发展中。

## 四、国际法基本原则

### (一) 基本原则的特征

国际法基本原则是国际法庞大规则体系中最核心和基础的规范。它的基本特征是:(1) 各国公认。(2) 适用于国际法律关系的所有领域。(3) 构成国际法体系的基础。(4) 具有强行法性质。

强行法,或国际法强行规则,是指在国际社会中被公认为必须绝对遵守和严格执行的法律规范,它不得被任意选择、违背或更改。

### (二) 基本原则的主要内容

#### 1. 国家主权平等原则

国家主权或主权,是国家的根本属性,是指国家独立自主地处理其内外事务的统治权力。主权具有不可分割、不从属于外来意志和神圣不可侵犯的性质。主权不是国际法赋予国家的,而是国家固有的。国际法中的主权原则只是对国家这种最基本属性的一种宣示和确认。

主权首先体现在以下三个方面:第一,对内最高权。国家在国内行使最高统治权,包括立法、行政、司法各个方面,也包括国家的属地优越权和属人优越权。第二,对外独立权。国家在对他国的交往和国际关系中,不受任何外国意志的左右,独立自主地处理自己的内外事务,包括选择社会制度、确定国家形式和法律、制定对外政策等。第三,自保权。包括国家在遭受外来侵略和武力攻击时进行单独或集体反击的自卫权,以及为防止侵略和武装攻击而建设国防的权利。

国家主权平等原则是指任何国家都拥有主权,各国都有义务相互尊重主权。在主权国家

组成的国际社会,各国都具有平等的国际人格,各国在国际法面前处于平等地位。

领土主权是国家主权的重要方面。尊重别国主权首先要尊重别国的领土主权和领土完整。侵占肢解别国领土构成对该国主权的严重侵犯。

## 2. 不干涉内政原则

内政的实质是国家基于其管辖的领土而行使主权的表现,包括建立国家政权体制和建立社会、经济、教育、文化等制度,处理其立法、行政、司法事务,以及制定对外政策、开展对外交往等所有方面的措施和行动。内政一般以领土为基础,但内政不是一个地理概念。内政的范围不与领土范围完全相对应。

不干涉内政原则是指任何国家或国际组织,在国际关系中,不得以任何借口或任何方式直接或间接地干涉本质上属于任何国家国内管辖的事件,即一国内政;也不不得以任何手段强迫他国接受自己的意志,维持或改变被干涉国社会制度和意识形态。

注意区分国际法允许国家在平等和自愿的基础上,依国际条约或国际义务,对他国进行援助,也承认各国对他国违背国际义务的行为有权采取相应的单独和集体的行动,但这些行动必须具有公认的法律依据并应严格在国际法律框架内进行。

## 3. 不得使用威胁或武力原则

不得使用威胁或武力原则指各国在其国际关系上不得以武力或武力威胁,侵害任何国家的政治独立和领土完整;不得以任何与《联合国宪章》或其他国际法原则所不符的方式使用武力。

不得使用武力原则首先禁止侵略行为。1974年联大通过的《关于侵略定义的决议》中,无穷尽地列举了7项典型的侵略行为应首先被严格禁止。但该列举并非穷尽:第一,武装部队侵入或攻击他国领土;由侵入或攻击造成的军事占领;使用武力吞并别国的任何领土;第二,以另一国的领土为对象使用任何武器;第三,封锁另一国的港口或海岸;第四,武装部队攻击他国的陆海空军、商船或民航机;第五,一国违反协定使用在别国驻扎的军队或违约延期驻扎;第六,提供领土由他国使用进行侵略行为;第七,以国家名义派遣武装团体、非正规军或雇佣军等。

不得使用威胁和武力不仅包括禁止非法进行武装攻击,还包括禁止从事武力威胁和进行侵略战争的宣传。同时,不得使用威胁或武力原则并不是禁止一切武力的使用,凡是符合《联合国宪章》和国际法规则的武力使用是被允许的,包括国家对侵略行为进行的自卫行动和联合国集体安全制度下的武力使用。

## 4. 和平解决国际争端原则

和平解决国际争端原则是指国家间在发生争端时,各国都必须采取和平方式予以解决,禁止将武力或武力威胁的方式付诸于任何争端的解决过程。

和平解决国际争端的方法有多种,有关国家可以根据主权平等原则自由选择。国际争端的当事国及其他国家应避免任何使争端或情势恶化的措施或行动。和平解决国际争端原则是与废除战争作为国家政策的工具相联系的。从1928年的《巴黎非战公约》首次规定全面废弃战争作为实行国家政策工具以来,和平解决国际争端被广泛接受为国际法的基本原则之一。

## 5. 民族自决原则

民族自决原则是指在帝国主义殖民统治和奴役下的被压迫民族有权自主决定自己的命运,摆脱殖民统治,建立民族独立国家的权利。在这个原则的推动下,殖民主义体系已经崩溃瓦解,所有殖民地的政治独立已基本完成,正在努力实现经济文化等方面的真正平等。

民族自决原则中独立权的范围,只严格适用于殖民地民族的独立。对于一国国内的民族分离主义活动,民族自决原则没有为其提供任何国际法根据。这个问题在国际法和国际实践中被认为是一国的内部事务,是一国国内法的问题,应该尊重国家主权及其全体人民的选择。国际法明确严格禁止任何国家假借民族自决名义,制造、煽动或支持民族分裂,破坏他国国家统一和领土完整的任何行动。

《联合国宪章》规定,所有民族都有平等的权利,自由地表达自己的意志,决定自己的命运,参与和从事政治、经济、文化等各项事务,各国均有义务尊重和促进这种平等权利的实现。必须注意对于国内各民族的平等与自由的权利,各国是通过其国内法及各项措施来增进和实现的。

#### 6. 善意地履行国际义务原则

善意履行国际义务是指国家对于由公认的国际法原则和规则产生的义务,应真诚善意全面地履行。同时国家对于其作为缔约国参加的条约而产生的义务,也同样应善意履行。善意履行国际义务要求国家尊重和遵守国际法的规则,即所谓“约定必守”。由于国际社会的特殊性,自觉善意履行国际法义务尤为重要。对于联合国的成员国,《联合国宪章》特别规定了宪章中的义务优先于其参加的其他国际条约中的义务。



### 难点例题

#### 选择题

- 下列有关国际法的表述哪项是正确的? ( )
  - 国际法是与国际私法相对应的法律体系,二者共同构成了国际间的法律体系
  - 由于缺少强制执行的机构,国际法并不具有强制力
  - 国际法是由国内法中的涉外法律部分及条约构成的
  - 国际法是与国内法相对应的法律体系
- 下列各项中,哪些构成确立国际法原则的辅助方法? ( )
  - 格老秀斯在 1625 年发表的《战争与和平法》
  - 常设仲裁法院在 1928 年发布的关于帕尔马斯岛案的裁决
  - 联合国大会在 1974 年通过的《建立新的国际经济秩序宣言》
  - 韩国汉城地方法院在 1983 年作出的关于卓长仁劫机案的判决
- 国际法中,最古老的国际法渊源是下列哪种? ( )
  - 国际条约
  - 国际习惯
  - 国际法院判例
  - 国内法院判例
- 《国际法院规约》第 38 条的规定,被普遍认为是国际法渊源的最权威的说明。根据该条规定,国际条约、国际习惯和一般法律原则是国际法的主要渊源。其中,作为国际法渊源之一的“一般法律原则”是下列哪项? ( )
  - 国际法的基本原则
  - 各国法律体系中共有的原则
  - 由“一般法律意识”所产生的原则
  - 《联合国宪章》中规定的基本原则
- 在联合国系统,专门负责编纂国际法的机构是下列哪一个? ( )
  - 法律委员会
  - 国际法院
  - 国际法委员会
  - 安全理事会
- 下列有关国际法与国内法的表述哪些是错误的? ( )

- A. 国际法就是指国际条约  
B. 国内法是由国家立法机关制定的、在领陆范围内适用的法律  
C. 国内法的一切规范性文件均在全国范围内适用  
D. 国际法是国内法的渊源
7. 根据我国目前的法律和相关实践,对于国际条约在我国法律制度中的地位,下列哪些判断是错误的?( )  
A. 凡是我国缔结或参加的条约,都可以在国内作为国内法直接适用  
B. 在民法涉及的范围内,我国为当事国的条约规定与国内法的规定不同时,适用条约的规定,但我国缔结该条约时作出保留的条款除外  
C. 我国作为当事国的任何条约的规定,若与国内法的规定冲突时,在国内法院都直接并优先适用这些国际条约的规定,但我国缔结该条约时作出保留的条款除外  
D. 在民法涉及的范围内,在国际上所有已生效的民商事方面的国际条约的规定,如与我国国内法的规定冲突时,都优先适用国际条约的规定
8. 国际法基本原则的特征判断,下列哪项是不正确的?( )  
A. 国际法基本原则要求各国公认  
B. 国际法基本原则具有普遍拘束力  
C. 国际法基本原则在任何条件下都不得更改  
D. 国际法基本原则具有强行法性质
9. 甲国是一个君主立宪制的国家,其下列行为中,哪些属于国际法上的国家内政范围,外国不得进行干涉?( )  
A. 甲国决定废除君主立宪制,改用共和制作为其基本政治制度  
B. 为解决该国存在的种族间的冲突,甲国通过立法决定建立种族隔离区  
C. 甲国决定邀请某个外国领导人来访  
D. 甲国决定申请参加某个政府间的国际组织
10. 国际法的基本原则具有强行法的性质,下列哪项是强行性的表现?( )  
A. 如果改变国际法的基本原则,必须经联合国大会作出决议  
B. 国际法的基本原则均应具备强行法的各种条件和特征  
C. 具有强行法性质的原则均为国际法的基本原则  
D. 任何国际法主体都应当遵守和接受
11. 下列关于国际法中民族平等和自决原则的表述哪些是正确的?( )  
A. 民族自决原则允许一国国内的不同民族从该国分离出来以便建立独立的国家  
B. 一国内不同民族的平等权利限于在政治领域  
C. 民族自决原则要求国际社会支持一国某民族为建立独立的国家而进行的活动  
D. 殖民地民族有权自主决定自己的命运,摆脱殖民统治,建立民族独立国家
12. 依1974年联大通过的《关于侵略定义的决议》,下列选项中哪项属于侵略行为?( )  
A. 乙国认为邻国修建的导弹发射装置对其构成威胁,而向邻国境内发射导弹将其摧毁  
B. 联合国维和部队依规定在一国驻扎

- C. 甲国武装部队在海上攻击另一国的军舰
- D. 甲国认为乙国的海军威胁其海上运输,而封锁乙国的港口和海岸



### 例题解析

1. D, 解析: 国际法是与国内法相对应的法律体系, 而并不与“国际私法”一词所指代的内容相对应, 它和国内法一起构成人类社会完整的法律体系, 故 A 错。国际法和国内法作为法律, 其强制的方式不同, 国内法通过超越个体的有组织的国家强制机构来保障和实施, 国际社会没有超越国家之上的强制机构, 国际法的强制力是通过国家本身的单独或者集体行动来实现, 不能因为国际社会不存在强制执行的机构而否定国际法的强制力, 故 B 错。一国的涉外法律是国内法, 而不是国际法, 故 C 错。国际法是与国内法相对应的法律体系, 故 D 正确。

2. ABCD, 解析: 确立国际法原则的辅助方法有司法判例、各国国际法权威学者的学说和国际组织的决议或宣言, 其中司法判例包括国际法院的判例、其他国际司法机构和仲裁机构的判例以及各国国内的司法判例。A 项属于国际法权威学者的著作, B 项属于国际仲裁机构的判例, C 项属于国际组织的宣言, D 项则属于有关国内的司法判例。因此 ABCD 都正确。

3. B, 解析: 在国际法诸渊源中, 国际习惯是最古老的渊源, 并且从拘束力的普遍性来看, 也是最重要的国际渊源。

4. B, 解析: 对于“一般法律原则”的含义以及其是否构成独立的国际法渊源, 存在不同看法。较为广泛接受的观点认为, “一般法律原则”是指各国法律体系中所共有的一些原则, 如善意、禁止反言等, 其作用是填补法院审理案件时可能出现的由于没有相关的条约和习惯可以适用而产生的法律空白。它在国际司法实践中处于补充和辅助地位, 很少被单独适用。

5. C, 解析: 联合国国际法委员会是专门负责国际法编纂的机构, 至今已完成了许多领域国际法规则的编纂工作。

6. ABCD, 解析: 国际法是调整国家之间关系的、有拘束力的原则、规则和制度的总体, 故 A 项错误; 制定国内法的机关除了立法机关外, 还有经法律授权的行政机关, 而国内法也可以根据属人原则和国家主权, 适用于在国外的中国公民和中国驻外国使领馆, 并且国际条约也是国内法的渊源之一, 故 B 项错误; 国内法并不是所有的规范性文件都在全国范围内适用, 如地方性法规就只在本地地区范围内生效和适用, 故 C 项错误。至于 D 项, 涉及国际法与国内法的关系, 对此各国实践存在很大差异。国际法并不必然构成一国国内法的组成部分, 也就是说并不一定为国内法的渊源之一。因此, D 选项也是错误的。

7. ACD, 解析: 我国《民法通则》第 142 条规定: “中华人民共和国缔结或者参加的国际条约同中华人民共和国的民事法律有不同规定的, 适用国际条约的规定, 但中华人民共和国声明保留的条款除外。”因此 B 项正确, D 项错误。C 项所提的是整个法律范围, 但目前除《民法通则》外尚没有统一的明确规定, 因此 C 项也是错误的。在民商事法律范围外, 条约在国内的地位和适用问题, 由于缺乏宪法和基本法的依据, 同时也存在着不一致的实践和认识, 所以不能笼统地说条约的直接适用已经或必将作为任何条约在中国适用的唯一方式, 故 A 也是错误的。

8. C, 解析: 国际法基本原则的构成条件是各国公认, 具有普遍拘束力, 并且具有强行法的性质。强行法规则, 可以由以后具有同等性质的规则来进行更改。

9. ACD, 解析: 内政实质上是国家基于管辖的领土而行使主权的表现, 包括建立国家政权



体制、建立社会、经济、文化等制度,处理其立法、司法、行政事务,以及制定对外政策、开展对外交往所有的措施和行动。此外判断某一事项是否属于内政,要看其本质上是否属于国内管辖事项及该事项中的行为是否违背已确立的公认的国际法原则和规则。A项属于国家政治体制,C项和D项属于外交事务,都是国家内政的范围。B项种族隔离属于违反人道主义法的国际罪行,因此不属于排他性的内政范围。

10. D,解析:国际法基本原则是各国公认的、具有普遍指导意义的并构成国际法基础的原则。是国际法的最高原则,具有强行法的性质。这意味着任何国际法主体都必须遵守和接受它。所以答案是D。

11. D,解析:民族自决原则确立了殖民地民族有权自主决定自己的命运,摆脱殖民统治,建立民族独立国家的权利。但不能将该原则适用范围扩大,民族平等和自决原则中独立权的范围,只严格适用于殖民地民族的独立,不能与国内的民族平等和自决的内容和范围相混淆。依《联合国宪章》,所有民族都有平等的权利,决定自己的命运,参与和从事政治、经济、文化等各项事务,各国均有义务尊重和促进这种平等权利的实现。一国国内的民族分离主义活动在国际法的实践中被认为是一国的国内事务,是国内法的问题,民族自决原则没有为一国内的民族分离主义活动提供任何国际法根据。因此,只有D项是正确的。

12. ACD,解析:关于侵略的定义,1974年联大通过的《关于侵略定义的决议》中非穷尽地列举了7项侵略行为,包括:(1)武装部队侵入或攻击他国领土;由侵入或攻击造成的军事占领;使用武力吞并别国的任何领土;(2)以另一国的领土为对象使用任何武器;(3)封锁另一国的港口或海岸;(4)武装部队攻击他国的陆海空军、商船或民航机;(5)一国违反协定使用在别国驻扎的军队或违约延期驻扎;(6)提供领土由他国使用进行侵略行为;(7)以国家名义派遣武装团体、非正规军或雇佣军等。同时规定一国违反《宪章》首先使用武力,即构成侵略行为的明显证据。但联合国安理会可以根据情节及后果确定是否构成了侵略行为。A选项属于侵略,属于以另一国的领土为对象使用任何武器的情况。B选项不属于侵略,是依国际法采取的集体行动。C和D选项均属于《关于侵略定义的决议》中的侵略。