

当代

国

际

法

21世纪的 中国与国际法

张乃根 主编

研究



上海人民出版社
SHANGHAI PEOPLE'S PUBLISHING HOUSE

D99-53

2

当代



21世纪的 中国与国际法

张乃根 主编



00182338

研究



石化 S182338A

 上海人民出版社
SHANGHAI PEOPLE'S PUBLISHING HOUSE

图书在版编目(CIP)数据

当代国际法研究:21世纪初的中国与国际法/张乃根
主编. —上海:上海人民出版社,2002
ISBN 7-208-04484-8

I. 当... II. 张... III. 国际法—研究 IV. D99

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 101608 号

责任编辑 刘耀明
孙瑜
封面装帧 王晓阳

当代国际法研究

——21世纪初的中国与国际法

张乃根 主编

世纪出版集团

上海人民出版社 出版、发行

(200001 上海福建中路 193 号 www.ewen.cc)

总发行所上海发行所经销 上海锦佳装璜印刷发展公司印刷

开本 850×1168 1/32 印张 19.625 插页 2 字数 342,000

2002 年 12 月第 1 版 2002 年 12 月第 1 次印刷

印数 1—3,000

ISBN 7-208-04484-8/D·775

定价 36.00 元

前 言

春风又绿江南岸，百家争鸣聚申城。2002年4月18日至20日，中国国际法学会在复旦大学举行主题为“21世纪初的中国与国际法”的学术研讨会。作为东道主，复旦大学法学院承办了此次中国国际法学界的盛会。

本次研讨会的举行正值国际形势风云多变，国际关系错综复杂，国际法律秩序正面临前所未有的严峻挑战。美国“9.11”恐怖袭击事件震惊全球，已经并将进一步深刻地影响到21世纪初的国际关系格局及国际法的变化；2001年12月11日，中国正式成为世界贸易组织(WTO)成员，向全世界表明了中华民族坚持改革开放的自信和能力，同时也向中国国际法学界提出了深入研究WTO法律制度的更高要求；在人类日益意识到保护环境对于“地球村”的居民们是何等的重要时，中国的环境态势令人担忧，大力加强国际环境法的研究和运用迫在眉睫；随着经济全球化，近年来中国对外交往尤其是经贸关系，快速发展，各种国际民商事争议与日俱增，相关的仲裁法律制度越来越受到国际法学者的重视。参加本次研讨会的约160名正式代表，围绕

上述亟待中国国际法学界研究的“热点”问题，提交了近120篇论文，并通过大会学术报告、分专题交流和讨论等，进行了认真、热烈的研讨。本文集旨在充分地反映本次研讨会的学术成果，让更多的读者了解中国国际法学界的最新研究动向。

在本次研讨会《论文汇编》和与会交流的基础上，经中国国际法学会同意，并在会后书面通知有关论文作者，由复旦大学法学院国际法研究中心负责编辑出版《当代国际法研究——21世纪的中国与国际法》一书。经过数月来的紧张工作，全书的编辑工作终于完成。在此，要特别感谢各位作者在百忙之中精心修改论文，以及对编辑工作给予的大力支持；还要感谢主编助理王光华先生，他为编辑本书付出了极大的心血。

本书是从近120篇高水平的论文中精选而成。全书共四编，各自既有联系，又相对独立。第一编的8篇论文较全面地反映了中国国际法学界对“打击国际恐怖主义与当代国际法律秩序”这一重大问题的基本观点。刘恩照研究员罗列了国际公约和各国政府及学者对国际恐怖主义的各种定义，并作了扼要评论，使读者能开门见山，初步了解“什么是国际恐怖主义”；陈寒枫主任从反对恐怖主义的国际法沿革、中国的原则以及消除国际恐怖主义的根源等方面，全面阐述了坚持国际法基本原则，打击国际恐怖主义的观点，尤其是对11种必须反对的倾向之分析，对于我国在该领域的外交工作具有重要的政策意义；周洪钧教授等撰写的“反对国际恐怖主义的规范制度”一文，概述了有关的国际法律制度；王虎华教授和张颖军博士的论文，集中论述了与“9.11”恐怖事件关系最密切的两个问题，即打击国际航空安全犯

罪与恐怖主义融资活动的法律制度；美国在“9.11”恐怖事件后在阿富汗采取的军事行动，引起了人们对国家自卫权以及联合国安理会授权问题的严重关切，高岚君与管建强两位青年学者对此作了深入分析，值得一读；美国在阿富汗的战事基本结束后，将一部分“基地”组织和塔利班成员关在关塔那摩海军基地，曾任联合国刑事法庭上诉检察官朱文奇教授从国际人道法立场出发，博征广引，雄辩地论证了这些被关人员是战俘的结论。从这些论文中，既看到作者在重大原则问题上的基本一致，又不难发现他们观察事物的角度不同，从而在具体问题上观点相左。

第二编的 11 篇论文是从该专题近 50 篇论文中选编，限于篇幅，许多非常优秀的论文由于各种原因只得忍痛割爱。在此谨向有关作者表示诚挚的歉意。该篇集中反映了在中国正式加入 WTO 之后，中国国际法学界需要加强研究的重大课题。曾令良教授与曾华群教授分别论述了 WTO 法具有的一般国际法共性与特殊性，中国主权之下的“一国四席”问题；慕亚平教授、张若思博士和李旺副教授从中国、欧共体与日本的法律制度考察中，深入地探讨了作为国际法的 WTO 协议与成员国(域)内法的关系；张乃根教授与朱榄叶教授结合具体的 TRIPS 协议争端解决或专家组及上诉机构报告的效力，对 WTO 争端解决机制进行了国际法意义上的分析。多年从事海关法研究的徐珊珊在“WTO 与我国原产地规则”一文中，试图较全面地论述作为货物贸易基础的这一重要规则；刘伟民教授长期从事国际航空运输法研究，他的论文可使读者对 WTO 的服务贸易这一新领域有全面的了解。刘晓红博士生关于 WTO 环境与贸易关系的论文，在诸多作者的论文中有一定代表性；

FD740/01

黄进教授与其博士生合作的“WTO法与我国国际私法的影响”，代表了我国学者在这一问题上的研究成果。编者认为，WTO法是当代国际法领域中非常复杂、非常庞大的分支，本书不可能囊括其所有论题，但是这些专题的重要性无庸赘述。

第三编的7篇论文，论述了国际环境法的最新发展、海洋环境保护、进出口管理、世界银行的环境保护考虑与环境损害的国家责任，笔触所及均为民众所关切之处。青年国际法学者何志鹏的“国际环境法的困境与出路”一文，从1972年的《人类环境宣言》，谈到在南非约翰内斯堡召开的第二届联合国环境问题“地球峰会”，对可持续发展问题所作的富有哲理的分析，对于人们思考环境保护问题是很有启发的。

第四编的5篇论文着重反映了本次研讨会上，学者们就国际民商事仲裁的新问题展开的讨论。赵秀文教授论述了该领域的最新发展趋势；肖永平教授等在细致的学术研究基础上，对我国参加《海牙管辖权公约》谈判提出了具体的意见；黄亚英教授、陈治东教授和丁伟教授等都结合我国的实践，对有关仲裁的国际私法问题，各自作了深入的剖析。

本书附录包括了本次研讨会的综述和全部论文目录，这有助于读者全面了解及与有关作者的进一步交流。

中国国际法学会2002年上海研讨会在学会领导的精心组织下，在复旦大学的大力支持下，在全体与会代表的共同努力下，取得了预期的成功。本书的出版更为此次难忘的盛会画了一个圆满的句号。“日出江花红胜火，春来江水绿如蓝”。唐代诗人白居易的千古名句，表达了国人对春天

美好景色的赞叹,这里不妨移作我们对畅所欲言的学术交流之“春天”的憧憬。

本书的出版,离不开复旦大学对国际法学科建设的关心与资助和上海人民出版社的鼎力相助,在此谨表崇高的敬意。本书编辑因时间与学识所限,如有不妥之处,乞谅。

张乃根

2002年8月30日

于复旦大学法学院国际法研究中心

目 录

□	1	前 言
□	1	第一编 打击国际恐怖主义与当代 国际法律秩序
□	3	第一章 国际恐怖主义的定义 刘恩照
□	3	第一节 国际公约规定的恐怖主 义定义
□	7	第二节 各国政府及学者提出的 国际恐怖主义定义
□	9	第三节 评论
□	12	第二章 坚持国际法的基本原则 坚决反对国际恐怖主义 陈寒枫
□	12	第一节 现代反对国际恐怖主义 的国际法发展沿革
□	18	第二节 我国对打击国际恐怖主 义及其国际法的态度
□	19	第三节 国际恐怖主义产生的社 会根源

□	21	第四节 如何消除恐怖主义产生的根源
□	24	第五节 打击国际恐怖主义必须反对几种倾向
□	35	第三章 关于国际反恐怖主义的规范制度 周洪钧 王勇 毛小刚 薛磊 张美成
□	35	第一节 恐怖主义的定义及其争论
□	45	第二节 打击恐怖主义的对策
□	53	第三节 中国与反恐怖主义问题
□	59	第四章 打击危害国际航空安全犯罪的理论与实践 王虎华
□	60	第一节 危害国际航空安全犯罪的立法背景
□	62	第二节 危害国际航空安全犯罪的定罪与分类
□	65	第三节 危害国际航空安全犯罪的构成特征
□	67	第四节 危害国际航空安全犯罪的刑事管辖权及其惩罚
□	69	第五节 我国保护国际航空安全的刑法实践
□	74	第五章 打击恐怖主义融资活动的国际法律控制 张颖军
□	74	第一节 联合国打击恐怖主义融资活动的公约

□	80	第二节	欧洲理事会关于打击恐怖主义融资活动的公约
□	86	第三节	金融行动特别工作组的特别建议
□	89	第四节	国际社会打击恐怖主义融资活动的新发展
□	94	第六章	国家自卫权的实施与打击恐怖主义 高岚君
□	94	第一节	国家自卫权的一般理论和规定
□	97	第二节	国家自卫权实施应受的限制
□	101	第三节	打击恐怖主义行动对国家自卫权的冲击
□	107	第四节	国家自卫权的未来发展展望
□	109	第七章	美国对塔利班采取军事行动的法律依据质疑 管建强
□	109	第一节	打击国际恐怖主义活动的途径和权限
□	111	第二节	关于打击恐怖主义行为的安理会决议案授权范围
□	113	第三节	关于恐怖主义活动是否属于战争的问题
□	117	第八章	国际人道法与关塔那摩战俘问题 朱文奇

- | | | |
|---|-----|--------------------------------|
| □ | 118 | 第一节 国际人道法是国际习惯法和强行法 |
| □ | 125 | 第二节 1949年日内瓦公约适用所有类型的国际武装冲突 |
| □ | 131 | 第三节 1949年日内瓦公约适用于所有的交战各方 |
| □ | 136 | 第四节 日内瓦第三公约中有关战俘待遇的规定 |
| □ | 144 | 第五节 阿富汗“基地”和塔利班组织成员属交战一方 |
| □ | 147 | 第六节 关在古巴的关塔那摩海军基地的人只能是战俘 |
| □ | 155 | 第二编 中国加入WTO与国际法研究 |
| □ | 157 | 第九章 WTO法在国际法秩序中的特殊性 曾令良 |
| □ | 157 | 第一节 引论 |
| □ | 159 | 第二节 WTO法与一般国际法的共性:整体审视 |
| □ | 161 | 第三节 WTO法的独特性:一些具体考究 |
| □ | 179 | 第十章 WTO体制下的“一国四席” 曾华群 |
| □ | 179 | 第一节 WTO体制有关成员资格的规定 |
| □ | 182 | 第二节 WTO体制“一国四席”的 |

		形成
□	189	第三节 WTO 体制“一国四席”的 平等成员关系及其特殊 性
□	198	第四节 WTO 体制“一国四席”的 重要意义
□	202	第十一章 WTO 协议在我国国内适 用的问题
		慕亚平 洗一帆
□	203	第一节 各国处理国际条约在国 内适用问题的方法
□	206	第二节 我国处理国际条约在国 内适用的实践
□	210	第三节 WTO 协议在我国的适用 问题
□	219	第十二章 WTO 协议在欧共同体及其 成员国的适用 张若思
□	220	第一节 关于适用 WTO 协议的管 辖权与统一解释问题
□	224	第二节 关于 WTO 协议在欧共体的 直接效力问题
□	235	第十三章 国际条约在国内的效力 及实施问题——日本的 相关制度 李 旺
□	236	第一节 日本的相关法律制度
□	238	第二节 条约实施的四种形态
□	243	第三节 WTO 的直接适用问题

- | | | | | |
|--------------------------|-----|------|-------------------------------|-----|
| <input type="checkbox"/> | 247 | 第十四章 | TRIPS 协议争端解决与国际条约解释 | 张乃根 |
| <input type="checkbox"/> | 249 | 第一节 | 《维也纳公约》解释规则在 TRIPS 协议争端解决中的适用 | |
| <input type="checkbox"/> | 254 | 第二节 | 通过 TRIPS 协议争端解决对已有知识产权公约的解释 | |
| <input type="checkbox"/> | 259 | 第三节 | 对 TRIPS 协议关键条款的解释问题 | |
| <input type="checkbox"/> | 267 | 第十五章 | WTO 争端解决报告的效力 | 朱榄叶 |
| <input type="checkbox"/> | 267 | 第一节 | 专家组和上诉机构报告对具体案件的效力 | |
| <input type="checkbox"/> | 273 | 第二节 | 专家组和上诉机构报告的判例效力 | |
| <input type="checkbox"/> | 283 | 第十六章 | WTO 与我国原产地规则 | 徐珊珊 |
| <input type="checkbox"/> | 283 | 第一节 | 原产地规则的重要性及协调的必要性 | |
| <input type="checkbox"/> | 289 | 第二节 | 非优惠性原产地规则的国际协调与发展状况 | |
| <input type="checkbox"/> | 294 | 第三节 | 优惠性原产地规则的认识与运用 | |
| <input type="checkbox"/> | 297 | 第四节 | 我国原产地规则有关立法的现状及修改的建议 | |
| <input type="checkbox"/> | 306 | 第十七章 | WTO 与国际航空运输法 | |

			的新发展	刘伟民
□	307	第一节	国际航空运输的法律框架	
□	312	第二节	WTO 的 GATS 关于航空运输的涵盖范围	
□	316	第三节	航空自由化是必然的发展趋势	
□	322	第四节	WTO 规则对国际航空运输法的影响	
□	326	第十八章	WTO 框架下的环境与贸易问题	刘晓红
□	326	第一节	环境与贸易问题的起源和发展	
□	331	第二节	WTO 协议中的“绿色条款”	
□	336	第三节	WTO 协议与多边环境协议	
□	339	第四节	“绿色贸易壁垒”	
□	342	第五节	WTO 框架下对贸易与环境争议的解决	
□	347	第六节	中国应对“绿色贸易壁垒”的法律建议	
□	352	第十九章	WTO 法对我国国际私法的影响	黄进 宋晓
□	352	第一节	引论	
□	355	第二节	WTO 法对我国国际私法基本理论问题的影响	

- | | |
|-------|-----------------------------------|
| □ 363 | 第三节 WTO 法对国际法律适用的具体影响 |
| □ 372 | 第四节 WTO 法对管辖权和判决执行问题的影响 |
| □ 378 | 第五节 WTO 法、法律全球化和国际私法的价值 |
| □ 381 | 第三编 国际环境法的发展与中国 |
| □ 383 | 第二十章 国际环境法的立法趋势
韩颖达 |
| □ 383 | 第一节 内容更趋综合性 |
| □ 385 | 第二节 强化实施机制 |
| □ 391 | 第三节 实现公平的尝试 |
| □ 394 | 第二十一章 全球化背景下的国际环境关系和国际环境法
李耀芳 |
| □ 394 | 第一节 国际环境关系 |
| □ 397 | 第二节 国际环境法 |
| □ 400 | 第三节 全球化的环境影响 |
| □ 403 | 第四节 挑战和发展 |
| □ 409 | 第二十二章 现代国际海洋环境保护法之基本原则
屈广清 陈小云 |
| □ 410 | 第一节 可持续发展原则 |
| □ 415 | 第二节 国家主权原则 |
| □ 416 | 第三节 国际合作原则 |
| □ 419 | 第四节 合理分担责任原则 |
| □ 422 | 第五节 和平、公正、及时解决争 |

		端原则
<input type="checkbox"/>	426	第二十三章 有毒有害化学品进出口环境管理的立法建议 崔华平
<input type="checkbox"/>	426	第一节 立法必要性
<input type="checkbox"/>	431	第二节 立法建议
<input type="checkbox"/>	436	第二十四章 世界银行环境保护法律与政策 陈宪民 顾 婷
<input type="checkbox"/>	437	第一节 世界银行环境政策的演化
<input type="checkbox"/>	439	第二节 世界银行环境政策的特点
<input type="checkbox"/>	441	第三节 世界银行环境政策的主要内容和执行机构
<input type="checkbox"/>	444	第四节 世界银行环境政策与环境国际公约的关系
<input type="checkbox"/>	447	第五节 世界银行环境政策的不足之处
<input type="checkbox"/>	449	第六节 世界银行环境政策对我国的影响
<input type="checkbox"/>	453	第二十五章 跨界损害与国家责任 何艳梅
<input type="checkbox"/>	453	第一节 环境损害的概念
<input type="checkbox"/>	454	第二节 跨界损害的界定
<input type="checkbox"/>	458	第三节 跨界损害的国家责任
<input type="checkbox"/>	461	第四节 域外私人行为的国家责任