

武力的边界

CONSTRAINTS ON THE USE OF FORCE

——21世纪前期武装冲突中的国际法问题研究

盛红生 杨泽伟 秦小轩 著



时事出版社

武力的边界

——21 世纪前期武装冲突中的国际法问题研究

CONSTRAINTS ON THE USE OF FORCE

Legal Aspects Of Armed Conflicts In The Early 21st Century

盛红生 杨泽伟 秦小轩 著

时事出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

武力的边界——21 世纪前期武装冲突中的国际法问题研究/
盛红生、杨泽伟、秦小轩著. —北京: 时事出版社, 2003
ISBN 7 - 80009 - 756 - X

I. 武… II. ①盛… ②杨… ③秦… III. 武力 - 边界 - 国际关系
IV. F731.331

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2003) 第 034438 号

出版发行: 时事出版社
地 址: 北京市海淀区万寿寺甲 2 号
邮 编: 100081
发行热线: (010) 88547590 88547591
读者服务部: (010) 88547595
传 真: (010) 68418647
电子邮箱: shishichubanshe@sina.com
网 址: www.sspublish.com
印 刷: 北京时事印刷厂

开本: 850×1168 1/32 印张: 12 字数: 298 千字

2003 年 6 月第 1 版 2003 年 6 月第 1 次印刷

定价: 24.00 元

序

李而炳

(中国人民解放军国际关系学院政治委员、少将)

武装冲突法(战争法)是国际法中的一个古老而重要的部分,一直处于不断发展和演变之中。当代国际法中武装冲突法的内容既包括战争中的法,也包括反对和制止战争的法,同时还涉及某些非国际性武装冲突的内容,战争法对战争准备和战争行动的影响作用日益突出。为了迎接具有中国特色的新军事变革提出的挑战,力争在新的国际安全环境中最大限度地维护中国的国家安全利益。盛红生同志负责的国家社科基金军事学项目《21世纪前期武装冲突中的国际法问题研究》,对当代国际法中武装冲突法的一系列重大理论和现实问题进行了

较为深入、系统的探讨。本书的三位作者都是法学博士，对国际法均颇有研究。该成果是面向新世纪做好国际军事法规研究的一项重要课题，其创新之处就在于能够结合中国的实际情况，从国际政治、经济、科技和军事等各个角度出发，全面分析当代武装冲突法的发展趋势，并以此为根据提出相应的对策建议，从而在一定程度上突破了国内以往有关战争法的研究成果主要是介绍该学科基本内容而很少提出对策建议的现状。例如，本课题重点研究了国际和平与安全机制的人道主义干涉模式的发展方向以及国际社会在武装冲突法方面的立法趋势，重点分析了国际格局从美国“一超独尊”向“多极化”缓慢演变的过程中存在的许多可能影响国际法发展的重要因素，并在此基础上提出了中国在参与国际社会的有关立法和其他活动中所应当坚持的原则立场和注意的问题，同时，自始至终将进行军事学术研究的出发点和归宿放在“为军事斗争准备服务”上来。

在探讨武装冲突法的渊源、现状及其产生、发展的政治、历史原因的基础上，该研究成果除了对 21 世纪前期武装冲突法的发展趋势进行预测，还针对中国未来军事斗争的需要，进行了深入的应用性研究，提出了在反

对外来干涉、对待外国的撤侨要求、某些国家可能利用联合国安理会对中国进行干预、使用特定常规武器、进行人道主义救助、实施封锁和禁运等许多方面运用武装冲突法时应当注意的问题和可以运用的策略。该课题采取了一种系统、综合的研究方法，结构合理，论证严密，引用资料新颖翔实，基本上反映了国内外武装冲突法研究领域的最新理论动态，因而具有较高的学术理论价值和实际应用价值。本课题既是一项军事学术研究成果，又是一份对策建议报告，得到了军内外鉴定专家的高度评价。

这项研究成果还对自卫权、反恐战争、核武器地位、精确制导武器地位等近年来争论较大的问题提出了自己独到的分析，有益于国内对重大法律问题的研究与探讨。本课题涉及的“正义战争”、“预先自卫”、“国际刑事法院的普遍管辖权”和“联合国的作用”以及在非国际性武装冲突中适用国际人道主义法等问题，一直在国内外武装冲突法学者中存在较大的争议。这部专著的出版很可能引起各家学者对上述问题展开进一步争鸣。

值得注意的是，课题组的所有成员都曾在国外学习或多次参加过国际学术交流活动的，但是他们并未因此就

对西方学者的观点不加鉴别地全盘接受或认可，而是本着批判、怀疑和反思的态度加以比较、借鉴和应用。在研究过程中，几位作者一方面注意援引国际公约的具体条文以准确把握武装冲突法的精神实质和立法宗旨，另一方面采取“以案说法”（如“核武器案”）的方式，通过个案研究来阐释武装冲突法在战争这种极为特殊的情况下调整社会关系的主要途径和有限作用。总之，本书是近年来在国际军事法规研究领域里一部不可多得、具有较高学术水平的专著。

希望三位青年学者继续努力，潜心钻研，默默耕耘，争取写出更多、更好的军事理论著作，以促进军事学术研究的繁荣和发展，为我们的军事斗争准备工作做出更大的贡献。

2003年5月

前 言

伊拉克战争的爆发，使得研究武装冲突法问题的重要性和紧迫性迅速凸显。为了适应具有中国特色的军事变革的需要，在新的国际安全形势下更好地维护中国国家安全利益，我们选择了这一颇具挑战性的研究课题。在本书中，作者努力探索中国在今后十年内如果介入国际性或非国际性武装冲突，可能会遇到哪些国际法问题，由此探讨中国从自己的国家利益出发，应当做好哪些方面的法律工作。我们首先深入研究 20 世纪以来特别是第二次世界大战结束以来，有关国际和平与安全以及直接有关武装冲突的国际法原则和规则的历史渊源、演变过程、理论基础、发展现状及其逐渐演变的政治、历史原因。尔后，依据我们对 21 世纪前期国际格局、战争样式以及人权、人道主义等意识形态走向的初步判断，探讨有关和平与安全以及武装冲突的国际法的立法趋势、主要内容和执行机制。在此基础上，提出中国在参与国际社会的立法活动、外交活动、国内立法、军事斗争实施、武器装备建设以及部队训练教育等方面应当坚持的原则和注意的问题。

本书作者研究的重点是武装冲突和人道主义干涉模式的发展方向 and 造法趋势，难点在于国际社会在从美国“一超独尊”向

“多极化”格局缓慢演变的过程中存在着许多难以预测的因素，这些因素对国际法的发展将会产生多方面的影响。但是，把握国际关系和国际法未来发展的基本走势，明确有关武装冲突的国际法基本稳定的内容，成为本书富有探索创新精神的研究成果。

我们深入分析了 21 世纪前期影响武装冲突法发展的两大主要因素。从 20 世纪 90 年代起，出现了国际格局大变动和世界性的军事变革，这两大因素必然会对 21 世纪前期武装冲突法的发展产生重大影响，因此，透彻地分析这两大影响因素，是做好这一课题研究的扎实基础。我们从宏观上展望了 21 世纪前期武装冲突法发展的基本趋势。武装冲突法是世界范围内战争与和平问题的法律表现，它的发展不可能是孤立的。本书从国际政治、经济、科技和军事等各个角度出发，全面分析武装冲突法发展的趋势，力求得出比较令人信服的结论。我们努力牢牢把握武装冲突法的理论体系，达到历史过程和逻辑过程的统一。武装冲突法亦称战争法，已有三个多世纪的发展历史，经过国际实践的长期检验和大批学者的深入研究，形成了比较稳定的理论体系。本书作者在研究和阐述时，始终注意把对历史过程的分析与武装冲突法的理论系统统一起来，更好地理解 and 把握历史过程，也更好地论证和运用理论体系。突出研究的针对性和实用性，为军事斗争需要服务，这是本书的又一个特点。我们不但注重发现问题和提出问题，而且勇于回答问题，决不回避问题，对理论和实践中已经产生和可能产生的问题，都力求给出明确的回答，这对增强本课题研究的针对性和实用性起了重要作用。今后一个时期，中国如果为国家安全利益需要而采取军事行动，就需要运用武装冲突法。为中国在军事行动中运用武装冲突法服务，是本书作者义不容辞的责任。基于这样的认识，本书作者武装冲突法的运用作了比较深入和全面的研究。

本课题研究成果在武装冲突法的适用范围问题等方面提出了较为独到的见解。我们认为关于使用武力合法性的规则将向非国际性使用武力的领域拓展，中国出于国家利益的考虑，并不希望这种拓展太早、太快，因而对此要有思想准备和理论准备；对核武器的立法问题提出了大胆的预测，认为在今后一个时期，由于小型核武器的发展，国际社会在禁止使用大规模核武器方面达到相对一致是完全可能的；对新的战争样式带给交战与非交战国家之间关系的影响作了充分的估计，认为由于信息战和空间战领域的发展，中立规则可能会出现一个全新的面貌；对人道主义救助规则的发展作了比较乐观的预见，认为由于国际人权法的发展和国际合作的深入，人道主义救助规则将会得到深入的发展；对国际刑事法院的发展给予了充分的重视，认为关于惩治战争犯罪的国际审判将会继续深入发展。

在学术价值和应用价值方面，研究成果虽然完全从中国的国家利益出发研究 21 世纪前期武装冲突法的发展，但同时也注意充分保持科学研究的客观性，不以我们的好恶取舍材料，努力完全以客观事实立论。21 世纪前期武装冲突法发展的某些趋势对于中国的国家利益来说可能在一定时期内是不利的，但既然这种趋势客观上存在，就不能视而不见。这样，就充分地保证了研究成果的科学价值。研究成果针对中国未来军事斗争的需要，进行了深入的应用性研究，提出了在反干涉、对待外国的撤侨要求、某些国家利用联合国安理会对中国进行干预、使用特定常规武器、进行人道主义救助、实施封锁和禁运等许多方面运用武装冲突法应当注意的问题和可以运用的策略。我们还进一步研究了综合运用武装冲突法的一些主要方式；如先发制人与后发制人综合运用的问题以及心理战综合运用等问题等。此外，还专门指出了我军配备武装冲突法法律顾问的必要性和基本做法。这些研究对中国的国防和军队建设势必有很强的

应用和参考价值。

本书作者对中国百年来对武装冲突法的一贯态度作了实证分析，为中国今后应当怎样对待和运用武装冲突法给出了有政治、历史基础的解说，这不但对国家决策具有政治、军事价值，而且对理论研究也有学术价值。本书作者从国际体制的分析考虑中国的原则立场，认为联合国体制在较长时期内不会变，联合国安理会对使用武力合法性的判断机制也不会变。欧洲等次强国正在努力改良国际体制，国际刑事法院的诞生是一个重要信号。不论国际体制如何变化，集体安全体制的大方向不会变，国际法的大方向也不会变。国际社会解决争端的法律机制将会得到一定程度的完善。本书作者指出，中国是尊重和维护国际法的，中国一贯倡导和遵守的调整国际关系的“和平共处五项原则”，与《联合国宪章》七项原则相一致，得到了国际社会的普遍承认。严重破坏国际法，严重破坏联合国集体安全制度，这是对中国利益根本性的影响。尊重和遵守国际法，就是维护中国的利益。如果强权国家一意孤行，不断违反国际法，置联合国集体安全体制于不顾，将对中国的利益产生不利的影响。中国对此不能不提高戒备之心，应一方面加强法律上的斗争，一方面加强自己的实力。

需要特别加以说明的是，虽然伊拉克战争爆发时本书已经定稿，然而伊拉克战争所涉及的一系列武装冲突法问题在本书中都有较为深入、系统的探讨和研究。

本书既是一部研究武装冲突法最新发展的学术专著，也是一份为领率机关未来做出战略决策定下决心时提供初步对策建议的专题研究报告。毋庸置疑，在军事斗争准备这个系统工程中，军事法规准备是一个不可或缺的有机组成部分。研究武装冲突法及其对我们可能介入的武装冲突的影响也是贯彻中央军委关于“依法治军”方针的必然要求。除了为作好军事立法方面的准备工作提供对策建议之外，本书在国际人道主义法的传播和教育方面也

会起到一定的积极作用。在近十多年来发生的海湾战争、科索沃战争、塞拉利昂联合国维和部队人质危机、印巴核危机、“9·11”恐怖袭击、朝鲜核危机和伊拉克战争等重大国际事件的影响下，国内外学者对本书所涉及的问题都有许多不同的观点和分散的研究成果，但本书的全面性、系统性、前瞻性和鲜明的立场却大大有别于现有的研究状况。因此，本书作者的研究成果力图反映武装冲突法研究领域的最新进展和近年来西方学术界在这方面的主要观点。在此基础上，努力将立足点定位于在一定程度上为提高中国国际政治地位和国际法的研究水平做出贡献，同时，争取直接为中国在解决祖国统一问题等方面采取军事行动前做好法律工作发挥重要作用。

在取得一系列前期研究成果的基础上，我们的选题 2001 年获得“国家社科基金”立项资助。考虑到各位作者的学术兴趣和专业方向特长，课题组成员之间进行了较为合理的分工与合作。全书各章的撰稿人为：

第一章、第二章、第七章和结束语：盛红生（法学博士、英国诺丁汉大学“国际刑事司法与武装冲突”硕士）；

第三章、第六章、第八章、第九章和第十章：秦小轩（武汉大学法学博士）；

第四章和第五章：杨泽伟（法学博士、武汉大学教授）。

各章节的初稿完成后由课题组负责人盛红生对全书进行统一的修改、定稿。

在学术问题上，我们尽力保持整部著作的完整性和写作体例的一致性。然而本书由三位青年学者合作完成，在某些问题上各位作者的看法或许并不完全一致，我们允许保留各自观点的独立性。

在写作体例方面，本书作者参考了中国军事百科全书编审室编辑出版的《〈中国军事百科全书〉编辑工作手册》，书中援引中

文著作、论文等资料的注释方式主要参考学术期刊《法学评论》和《世界经济与政治》所确定的“注释规范”；^① 外文著作、论文等资料的注释方式主要参考英国诺丁汉大学法学院的“引文规范”（CITATION PROTOCOL）。^②

在本书写作过程中，我们引用了国内外学者大量的学术研究成果，谨借此机会向各位作者表示感谢。然而，应当强调的是，书中如有疏漏或错讹之处仍由本书作者负责。

从课题的设计、论证到最终完成研究计划，课题组自始至终得到了军事科学院科研指导部钱海皓部长、国防大学顾德欣教授、西安政治学院俞正山教授、外交学院江国青教授、解放军国际关系学院钱洪良教授等专家、学者的悉心指导和热情帮助。解放军国际关系学院丁诗传教授、秦荣斌教授、朱听昌教授和中国国防科技信息中心副研究员翟玉成博士审阅了本书的初稿，并对部分章节提出了许多宝贵的修改意见。此外，我们还得到了军事科学院科研指导部、解放军国际关系学院首长、训练部、科研处、研究生处、教务处和一系领导，以及时事出版社、中国国际战略研究基金会、联合国新闻部、红十字国际委员会、英国驻华大使馆文化教育处、英国诺丁汉大学、牛津大学出版社、英国诺丁汉大学法学院奈杰尔·怀特（Nigel D. White）教授、保罗·罗伯茨（Paul Roberts）教授、迪诺·克里茨奥提斯（Dino Kritsiotis）先生、王平先生及其夫人阿丽雅等单位 and 个人的支持与协助。汪玉女士为本书的出版做了大量的联络工作。韩晴同学

① 《法学评论》编辑部：《〈法学评论〉注释规范》，载《法学评论》2000年第2期；《世界经济与政治》编辑部：《关于本刊注释规范的说明》，载《世界经济与政治》2002年第9期。

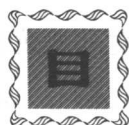
② University of Nottingham, School of Law, 2000—2001 TAUGHT MASTERS PROGRAMME: THE LL.M MANUAL, 86.

认真校对了书中的全部德语和英语注解。在此一并致谢。

承蒙解放军国际关系学院政委李而炳少将为本书做序，特致谢忱。

作者谨识
2003 年 5 月

国家社会科学基金项目



第一章 武装冲突法的概念、法理基础和演变

过程 (1)

第一节 武装冲突法的概念与范围 (1)

第二节 国际法上的战争与武装冲突 (3)

第三节 对交战团体的承认及其法律后果 (9)

第四节 武装冲突法的法理基础 (12)

第五节 武装冲突法的渊源 (14)

第六节 武装冲突法的演变过程 (21)

第二章 武装冲突法的现状及其产生、发展的

政治、历史原因 (35)

第一节 武装冲突法的现状 (35)

第二节	武装冲突法的一般原则	(43)
第三节	战时人道主义保护规则	(50)
第四节	战争性质问题	(52)
第五节	武装冲突法产生、发展的政治、 历史原因	(55)

第三章 21 世纪前期的战争样式对武装冲突法

的影响

(81)

第一节	反恐怖战争对武装冲突法的影响	(82)
第二节	小型核武器和新生化武器对武装 冲突法的影响	(90)
第三节	环境战对武装冲突法的影响	(98)
第四节	精确制导武器和非致命武器对武装 冲突法的影响	(102)
第五节	信息战和太空战对武装冲突法的 影响	(106)

第四章 国际干涉与国家主权

(112)

第一节	传统国际法上的国家主权面临新 挑战	(112)
-----	----------------------------	-------