

武汉大学国际法博士文库

国际法的价值论

高岚君 / 著



Series of Doctoral Thesis on
International Law
of Wuhan University



Wuhan University Press
武汉大学出版社

武汉大学国际法博士文库

Series of Doctoral Thesis on
International Law
of Wuhan University

国际法的价值论

Studies on Values of International Law

高岚君 / 著



WUHAN UNIVERSITY PRESS

武汉大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

国际法的价值论/高岚君著. —武汉:武汉大学出版社, 2006. 8
(武汉大学国际法博士文库)
ISBN 7-307-05140-0

I. 国… II. 高… III. 国际法—价值论 IV. D99

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2006)第 074226 号

责任编辑:张 琼 责任校对:王 建 版式设计:支 笛

出版发行:武汉大学出版社 (430072 武昌 珞珈山)

(电子邮件:wdp4@whu.edu.cn 网址:www.wdp.com.cn)

印刷:武汉凯威印务有限公司

开本:880×1230 1/32 印张:8.375 字数:228千字 插页:1

版次:2006年8月第1版 2006年8月第1次印刷

ISBN 7-307-05140-0/D·685 定价:14.00元

版权所有,不得翻印;凡购买我社的图书,如有缺页、倒页、脱页等质量问题,请与当地图书销售部门联系调换。



高岚君 1971年12月生，辽宁瓦房店人。1994年毕业于辽宁大学法律系，获法学学士学位。1994年9月至1997年7月，在辽宁大学研究生部学习并获得法学硕士学位，主要学习和研究国际政治与国际关系。1997年7月，任教于辽宁大学法学院，从事国际法的教学和研究工作。2000年9月至2003年12月在武汉大学法学院学习并获得法学博士学位。现为辽宁大学法学院副教授、国际法专业硕士生导师、国际法教研室主任。曾在《法学评论》、《国际贸易问题》、《国际经济法论丛》、《当代法学》等国家级和省级刊物上发表学术论文二十余篇，代表性论文有《中国国际法价值析论》、《义务先定论与国际法》、《BOT方式中的政府保证研究》、《国家自卫权的实施与打击恐怖主义》、《国际组织法21世纪发展的几点思考》、《TOT投资方式之评介》等。

序 言

20 世纪无疑是人类历史上迄今最美好也是最血腥的一个世纪。奇迹般地改变世界的辉煌的物质文明、推人类于苦难深渊的两次世界大战、使世界随时面临毁灭危险之可能性的冷战交相充斥其间。今天仍不容乐观的事实，迫使人类重新思考和抉择：21 世纪的人类需要什么样的国际秩序？国际法在其中应该和能够发挥怎样的作用？

近代以来，国际社会的规范体制是一种“国家间体制”，即“主权国家相互独立，并存于同一个国际社会，作为法律共同体的初级阶段”（柳炳华语）。该体制的基本特征在于：各国对外主张绝对主权，未经国家同意，不承担任何义务，其权力行使（包括诉诸战争）也不受任何限制。由国际社会这一结构特点所决定，国际法主要是一种国家之间的法律，其制定、适用和执行都带有高度分权的特点：国际社会没有一个处于各国之上的立法机关来制定各国都应遵守的国际法；国际社会内也没有一个处于各国之上的、具有强制管辖权的司法机关或仲裁机关来适用和解释国际法，并对被告国的行为是否违法进行裁判；第一次世界大战以前，国际社会没有处于各国之上的法律执行机关，以执行对违法国的制裁，对违法国的制裁由受害国以自助方式实行。国际法这些带有原始性的特点，使它长期被视为“软法”（soft law）、弱法（weak law）。

国际法的这些“内在”特征，一旦“外在”地体现于国际关系之中，其有效性还受制于其他诸种因素，尤其重要的是国际政治和各主权国家对其民族利益追求的制约。虽然近半个世纪以来，国际法律秩序中出现了若干符合正义原则的新动向，但其本质特征并

未改变。因此，根除以霸权主义和强权政治为特征的国际秩序，建立公正、合理的国际新秩序，已经成为时代的要求。

20 世纪后半叶以来，随着现代科学技术发展和经济全球化而出现的问题，如环境和资源、人口爆炸、粮食短缺、国际恐怖主义、毒品、艾滋病等，在规模上超出一国范围，具有普遍性和全球性，从而成为全球性问题。在当今的国际社会，由于全球性问题日益增多和各国相互依存关系的加深，各国之间的利益也越来越紧密地相互关联起来了。“倾巢之下，安有完卵”。全球问题的解决，需要我们反思人类已有的各种行为规范、价值准则、理论政策和思维模式，特别是需要各国加强合作加以解决。具体而言，它需要各国超越社会制度、意识形态和民族利益的分歧，加强对话，通力合作，促进全球问题的最终解决。在这方面，国际法可以发挥独特的作用。20 世纪以来，各种国际组织大量涌现，国际社会组织化程度大大提高，凝聚力显著增强，这为加强国际法的有效性创造了有利条件。

为了在 21 世纪建立公正、合理的国际政治、经济新秩序，需要确立国际法在国际政治中的首要地位。但是，关于国际法的研究相比之下尚不完善，尤其是国际法学基础理论的研究在我国仍是非常缺乏的。因此，《国际法的价值论》一书的出版具有重要的理论和实践意义。

《国际法的价值论》是作者在其博士学位论文《国际法的价值研究》基础上修改完成的。这一选题理论性较强，牵涉国际法、法理学、国际政治、国际关系、国际经济等诸多领域。关于国际法价值的研究不仅在国内尚属空白，国外的系统研究也少见。可以说，本书是我国第一部关于国际法的价值问题的著作。

作者以“国际法的价值”为全书的轴线，首先考察国际法价值的相关基本理论，然后重点建构国际法的价值体系，接着提出实现国际法价值的理论基础和现实途径，最后阐明中国的国际法价值观。全书结构完整，内容充实，论述严谨，观点鲜明，表达通达，文字精练。作者运用科学的立场、观点和方法，援引丰富的资料，

经过理论思考和哲理分析,从法理学、国际法学和国际关系史的不同视角探讨和研究国际法的价值,界定了国际法价值的涵义,提出国际法的价值由和平秩序、人本秩序和全人类共同利益三个部分构成,认为国际法价值的实现需要持续不断的奋斗和具备一定的主客观条件。通过对中国的历史和现实的分析,作者总结了中国的国际法价值观。这些都是很有见地的。

一位学者的论述是有道理的:国际法总是被用作实现利益的手段,这符合法的本质,并非必然会导致有害的后果;关键的问题是,国际社会成员之间“是否存在着某些共同的、伦理的、道义的和法的基本观念,以及法的义务是否在原则上被视为有约束力的”。本书正是对这一关键问题的一个回答。当然,本书所表达的一些观点未必是我国或者国外学者能够一致赞同的,但是这种探索的精神是值得肯定的。我相信,这部国际法基础理论著作的问世一定会引起国际法学界的关注和重视。

我曾经是作者攻读博士学位期间的指导教师,一直鼓励她大胆地潜心于国际法基础理论研究,并为她取得的研究成果感到由衷欣慰。受作者之邀,在本著作付梓之际,略志数语,以为序。

曾令良

2006年初春于武汉大学法学院

中文摘要

在 20 世纪 90 年代之后,国际形势发生的变化日新月异,全球化、民族主义、极端主义、恐怖主义成为国际社会中新常用词语。伴随着这些词语的流行而来的种种现实状况,迫使国际社会必须比以往更加关注国际法的发展问题。正如英国学者阿库斯特(Akehurst)所说,法律规定的不明确是引起国际争端的因素之一。由于国际法规则具有概括性和原则性,尤其是当一些突发性事件发生时,国家主权行使者的行为很难以现行国际法规定为依据作出合法与否的判断。行为国甚至可能以国际法的发展为由对本国的行为进行辩解。良好的法律价值驱使法成为良法——正义之法。国际法的未来发展如果不遵循一定价值的要求和指引,则难以形成真正的良法。

本书的主旨在于:首先,创设国际法价值的有关基本理论;其次,具体建构国际法的价值体系;第三,提出实现国际法价值的理论基础和现实途径,切实促进国际法的进一步发展和形成良好的国际法律秩序;最后,对中国的国际法价值观予以总结、分析并提出展望。作者非常希望能够为丰富国际法的基础理论研究作出贡献。

在结构上,本书共分为以下六章:

第一章“国际法价值的基本理论”,是本书的导论部分,主要阐述了国际法的价值的含义、渊源、性质以及国际法的价值的重要意义。作者将国际法的价值的含义界定为:国际法的价值是指国际法的追求目标,是国际法的合理性与道德性的体现,也是国际社会制定和评价国际法所依据的标准。鉴于《联合国宪章》在国际社会中所具有的重要地位,以它为国际法价值的最主要渊源具有充分

的合理性。因此,本书主要是在《联合国宪章》的框架下构建国际法价值的具体内容。与国内法的价值相比较,国际法的价值既具有一般性,也具有特殊性。虽然整个国际社会对国际法价值的普遍认同似乎还不是非常明显,但是国际法价值的普遍性既是人类社会发展的必然趋势,也是人类社会发展的客观要求。毋庸置疑,国际法的价值具有历史传承性,但是它既不是自古以来就存在的客观事实,也不是一成不变的思维意识,它是随着时代的发展而不断地发生变化的。国际法的价值本身具有重要意义。对于国际立法而言,国际法的价值是校正恶法的准则,也是国际法进一步发展的动因。对于国家行为而言,国际法的价值则是国家从事国际交往中最高的行为准则。这里应注意将国际法功能和国际法效力这两个概念与国际法的价值相区别,它们三者在国际法理论中各有其特定的含义。

第二章至第四章,运用理论与实践相结合的方法,具体建构国际法的价值体系。国际法的价值体系由和平秩序、人本秩序和全人类共同利益三部分构成。在这一国际法价值体系的指导下,国际法从单一的国家本位向国家—个人—人类社会三位一体的融合过渡。书中对每一种价值的形成、发展、理论构成和目前的制度建设均作了具体的论述。

和平秩序包括“和平”与“安全”两个方面的内容,它是国际法的最基本价值,亦即最低限度的价值,也是最具有可执行性的价值。关于和平秩序的国际法律制度相对来说已经较为完善,国际法律体制的日趋成熟本身即构成实现和平秩序的重要基础。国际争端的和平解决、禁止使用武力或以武力相威胁原则以及对战争罪行的界定和惩罚、国际集体安全制度等,则直接体现出国际社会对和平秩序的积极追求。

人本秩序是指以人为本、服务于人的社会秩序,是国际法价值体系中的新内容。人本秩序建立在和平秩序的基础之上,体现着更高级别的正义。相对于国际法的目的性价值来说,它是一种工具性价值,为国际法目的性价值的实现提供重要的基础。传统国际法中体现出的人道性,是人本秩序在国际法发展早期的一个萌芽。国际

人权领域中各种原则与规则的迅速发展，则是人本秩序作为国际法的价值追求的重要标志。当前，个人国际法律地位的提升、国际人权法的蓬勃发展、国际人道主义法日益得到关注和重视以及发展问题被纳入到国际法律范畴中等，都昭示着国际社会对人本秩序的肯定性态度。由于人本秩序关注的是国家主权范围内的“人”，因此它可能与国际法中的国家主权原则发生冲突。这个矛盾不能否定人本秩序作为价值取向的存在，但我们必须清醒地正视它。目前在人本秩序的理论 and 实践方面仍然存在的重要问题是：理论上，对人权概念尚缺乏充分的共识；实践中，人本秩序容易被异化，必须强调平等人权观。

全人类共同利益既不是某个单一国家的利益，也不是国际社会中国利益的简单相加。它特指人类整体的生存与发展——而不是单个的个人、民族、种族或国家的生存与发展——所必需的利益。人类各种能力的提高以及全人类共同面临的重大危机，如战争与和平问题，南北贫富差距问题，人口、资源与环境问题等，是提出全人类共同利益的现实背景因素。全人类共同利益以系统论为方法论上的依据，体现着新的国际法本位观，即国际共同体（international community）本位观。与国际法的其他价值相比较而言，全人类共同利益是国际法的目的性价值，亦即国际法的最高价值追求。它是在国际法领域里对正义的一种新的诠释。无论和平秩序和人本秩序多么的重要，21 世纪的国际法如果没有全人类共同利益的价值追求，其正义性和时代进步性无疑是残缺的。直接体现全人类共同利益的国际强行法规则、“对一切”义务、可持续发展理论等，代表着国际法的发展趋向或应有的新战略选择。

第五章“国际法价值的实现”。虽然国际法价值的完全实现在某种程度上可以说是一个永远不可能真正达到的目的，但国际法价值的实现意味着全人类福祉得到渐进式的体现，因此值得我们为之努力奋斗。实现国际法价值的主观条件主要包括：对国家间体制的承认；人类总体、特殊人群和特殊个人国际法律意识的提升。国家

间体制的持续存在、国际社会组织化程度的加深和全人类共同危机的加剧,则共同构成了实现国际法价值的客观条件。实现国际法价值的最主要途径是国际合作,它在国际实践方面具有重要意义。在21世纪的国际合作中,必须遵循这样两个原则:平等和扩大受益方。对这两个原则的遵守是通过国际合作实现国际法价值的重要前提。国际上不乏关于国际社会发展的未来展望方面的理论,如世界法、万民法等,见仁见智。从国际实践出发,作者认为应将义务先定论引入到国际社会中来。国际背景下的义务先定论,要求国际社会中的行为主体遵守有关的行为规则,把按照既定的行为规则去行事视为它们在现实国际社会中的义务,这种义务具有先在性。相对这个义务而言,行为主体所享有的自由和权利则具有逻辑上的后生性。义务先定论重申在国际实践中国家的自我克制或国家履行义务的重要性。

第六章“中国的国际法价值观”。与一般法的价值观相比较,一个国家所具有的国际法价值观对国家具有更重要的意义。通过对中国有关历史和现实的分析,我们可以看到自17世纪中叶以来,中国的国际法价值观在不断地发展和变化。当前中国的国际法价值观主要表现为:第一,中国承认国际法的效力,并愿意遵守国际法各项原则和规则。第二,中国坚持运用国际法原则和规则来处理国际关系中的问题,注重通过谈判和协商方式解决争端,但是对利用国际仲裁和国际司法程序解决争端仍持谨慎态度。第三,中国尤其重视国家主权原则,以维护国家主权的完整和统一。第四,中国希望改善现行国际法,建立国际政治经济新秩序。中国国际法价值观的形成深受中国传统文化的影响,同时与中国在国际社会中的身份和地位(如1842年以前的中心大国和亚洲大国的身份,1842年到1947年之间体现为半殖民地半封建社会特征的不平等地位,其后直至当前意识形态上的社会主义国家地位和经济上的发展中国家地位)也有密切的联系。面对崭新的世纪,展望中国的国际法价值观,以下三个方面显然具有重要的意义:确认中国在国际法律框架

内建设国际关系；积极参与国际法的制定和修改；通过遵守国际法促进国内法律制度建设。

关键词：国际法的价值；国际法；价值

ABSTRACT

The international situation has changed hugely since 1990s. Globalization, nationalism, terrorism and so on, became popular words in international society, so peoples have to pay more attention to the development of international law. Just as Akehurst had pointed out, inexplicit legislation is an important element leading to international disputes. Particularly when incidents happen suddenly, it is difficult to judge whether the actions of a state are lawful or not since rules of international law are usually in broad outline and principle. States even defend themselves by developing of international law. Good values of law promote to become law of justice. International law would not be a truly good law if there are not values which provide guidance for its future developing.

The present dissertation aims to: first, establishing basic theory of values of international law; second, building a system of values of international law in detail; third, pointing out the theory and way to realize values of international law so as to promote the development of international law and good international legal order; at last, concluding and analyzing values of international law in China, then looking into the future. The writer hopes the dissertation contribute to enrichment of the studies on the basic theory of international law very much.

The dissertation is divided into six chapters.

The first chapter introduces the meaning, sources, characters and importance of values of international law. The writer gives a definition of values of international law: they are the targets pursued by international

law, embodying its reasonability and morality. They are also the standards that peoples draft and evaluate international law in international society. The Charter of the United Nations is the most principal source because it is so important for international society. The characters of values of international law include generalization, particularity compared with values of internal law. The universality of values of international law is an inevitable tendency and is also an objective need for the development of mankind. Values of international law, developing in pace with time changing, have great significance in international legislation and state behaviors. Moreover, they are very different from functions and validity of international law.

Chapter two to four build a system of values of international law through combining theory and practice. The system of values, which concerns nation-person-whole mankind together, is composed of peace order, humanism order and common interests of whole mankind. This part expounds each value in detail about its forming, developing, theory and system building.

Peace order, which is composed of peace and safety, is the most fundamental value of international law. In addition, peace order, whose system is perfect relatively, is easy to execute compared with the other values,

Humanism order, which is new in the system of values of international law, is a social order providing service for persons. It is built on the basis of peace order and embodies better justice. Humanism order is an implement value that is a basis of end value of international law. The humanitarian in classical international law was the shoot of humanism order. Humanism order became a value of international law when international human rights law has been developed rapidly since Second World War was over. Now, humanism order is recognized in international society, but it perhaps conflicts with state sovereignty because it pays atten-

tion to persons who are subordinate to state sovereignty. We have to face all the problems: there is lack of consensus on what human rights mean; humanism order is easy to be dissimilated in practice. So it is necessary that human rights are equal in all states.

Common interest of whole mankind is neither the interest of one state nor a simple total of interest of all states. It is the interests that are necessary for the living and development of whole mankind, not of single person, nation, race or state. Common interest of whole mankind is supported by systems theory. It reflects a new thought that regards international community as a whole. Compared with the other values, common interest of whole mankind, a new express of justice in international law, is the end value of international law and is the highest. International law in 21st century would be incomplete without common interest of whole mankind.

Chapter five is to Realize the Values of International Law. Realizing values of international law will enhance the welfare of whole mankind gradually although perfect realizing them is a target we would never touch in some degree. The subject conditions of this realizing are to recognize the system among states and strengthen legal consciousness of whole mankind, particular peoples and particular person. Its objective conditions contain continuous exist of the system among states, being more deeply organized in international society and more serious common crisis faced by whole mankind. International cooperation, which is significant for international practice, is the main way to realize values of international law. Two principles, equality and expanding benefited parties, should be obeyed in international cooperation. Doctrine of "obligations first", which stresses importance of self-controlling and performing obligations for each state, should be thought highly.

Chapter six sums up the developing of values of international law in China and its origin, and then looks into the future. Values of interna-

tional law in China have changed since middle seventeen century. Now values of international law in China include: first, China recognizes the effect of international law and would like to observe its principles and rules; second, China persists to develop international relations according to international law and particularly pays more attention to negotiations and consulting. But China is very careful for settling international disputes by international arbitration and judicial procedure; third, China stresses principle of sovereignty to keep the sovereignty integrated; forth, China hope to improve current international law and build new international political and economic orders. Chinese traditional culture and the international status contribute to the forming of present values of international law in China deeply. Looking into Chinese values of international law in 21st century, the following three points should be emphasized: confirming the construction of international relations on the basis of international law; participating in legislation and modification of international law actively; promoting the building of internal law system through enforcing international law.

Key Words: Values of International Law; International Law; Value

目 录

引言：国际法的价值呼唤·····	1
第一章 国际法价值的基本理论·····	9
第一节 价值·法的价值·····	9
一、价值·····	9
二、法的价值·····	15
第二节 国际法价值的含义和渊源·····	18
一、国际法价值的含义·····	18
二、国际法价值的渊源·····	20
第三节 国际法价值的性质·····	23
一、国际法价值的一般性·····	23
二、国际法价值的特殊性·····	26
三、国际法价值的普遍性·····	29
四、国际法价值的时代性·····	32
五、小结·····	34
第四节 国际法价值的意义·····	36
一、国际法价值对国际立法的意义·····	36
二、国际法价值对国家行为的意义·····	42
第五节 与国际法的价值相区别的有关概念·····	45
一、国际法的功能·····	46
二、国际法的效力·····	46
第二章 国际法的最基本价值——和平秩序·····	52