

人权与国家主权

刘杰◎著



上海人民出版社



人权与国家主权

刘 杰◎著



上海人民出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

人权与国家主权/刘杰著.
—上海:上海人民出版社,2004
ISBN 7-208-05331-6

I. 人... II. 刘... III. ①人权-研究②国家-主权-研究
IV. ①D082②D992

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 101223 号

责任编辑 孙 瑜

封面装帧 傅惟本

人权与国家主权

刘 杰 著

世纪出版集团

上海人民出版社出版

(200001 上海福建中路 193 号 www.ewen.cc)

世纪出版集团发行中心发行

中共上海市委党校印刷厂印刷

开本 890×1240 1/32 印张 11.75 插页 2 字数 275,000

2004 年 10 月第 1 版 2004 年 10 月第 1 次印刷

印数 1-3,100

ISBN 7-208-05331-6/D·923

定价 25.00 元

序

在 2004 年 3 月召开的第十届全国人大二次会议上,正式将“尊重和保障人权”条款载入了宪法,这标志着我国的人权建设事业进入了一个全新的发展时期。作为正式的宪法条款,“尊重和保障人权”决不是一句空话,而是我国社会主义民主政治发展的重大标志和政治文明建设的重要组成部分,对于我国进一步改善人权状况将起到重要的制度保障作用。对于学术界而言,人权“入宪”则对我们提出了一系列新的研究课题,例如,如何在我国的法制建设进程中切实将“尊重和保障人权”的宪法精神落到实处?我国的人权保障制度建设如何适应宪法精神的要求?国内人权建设与国际人权斗争的相互关系如何处理?这些新课题需要我们深入思考和认真研究人权与国家主权的相互关系及如何变化。刘杰博士在对人权问题进行了多年研究的基础上,在这些方面进行了系统的理论探讨,这对推动我国的人权理论发展,尤其是深化我们对人权和主权互动关系及其在当代的发展变化的认识是有价值的。

人权与国家主权的互动相关性不仅是我国学术界面临的重大课题,也是当代国际政治中重大的理论和实践问题。近年来,国内外许多学者都在这两个问题上进行了大量的探讨,相关的研究成果可谓不胜枚举,但对于人权与国家主权的互动相关性问题的系统

深入的研究成果仍十分鲜见。刘杰博士从人权国际化的角度出发,分析了两者之间的内在逻辑。他在强调人权与国家主权具有本原同质性、人权国际化进程中国家主权原则是不可超越的基本准则的同时,也承认随着时代的变化,人权与国家主权的相互关系正在发生着深刻的变化。人权国际化的进程客观上对国家主权存在着侵蚀和挑战,这样的分析思路和立论合乎实际。

当然,一个国家的人权建设事业首先是本国政府和人民自己的选择,任何外部力量都没有权利加以干预。然而,在探讨中国的人权问题时,必须看到的事实是,中国的人权状况比过去任何时期都要好,但有些人仍然出于意识形态的偏见肆意指责中国的人权状况和人权政策,长期在人权问题上挑起事端,从而使人权保障这一国家主权范围内的事务变成了国际政治争端,中国的人权问题也由此变成政治和国际战略问题,这种态势促使我们不仅必须对人权与国家主权的相互关系进行理论上的分析和探讨,而且有必要从国际战略的角度提出政策思考。

从更广、更深的角度来看,中国和平崛起的战略目标需要我们在人权理论上的支持和论证。国际人权环境直接关系到中国和平崛起的战略环境,也关系到中国国际形象的提升和改善。国家主权更是我们实现和平崛起的基础和前提。因此,对于人权和主权的互动关系及其发展变化的研究有必要纳入和平崛起的宏观战略框架,这也是当前研究人权与国家主权问题的题中应有之义。

刘杰博士长期从事国际人权和国际关系理论的研究工作,在这个领域发表和出版过大量的研究成果。他的《国际人权体制:历史的逻辑和比较》一书对不同国家的人权保障体制进行了较为系统深入的比较分析,《经济全球化时代的国家主权》一书则从经济全球化的视角对当代国家主权的變化做了探讨。这些成果在学术界引起了关注。这次,刘杰博士在承担的国家社科基金课题“人权

国际化的主权效应及中国的战略选择”研究报告的基础上,将人权和国家主权结合起来进行探讨,这是他在自己长期从事的研究领域内新的突破,体现了一个学者不断实现自我超越的精神。

我与刘杰博士多年同事,长期进行合作研究。最近我们还合作出版了《国家主权新论》。这样的合作今后还将长期进行下去。正因为彼此熟悉和了解,所以对刘杰博士的这本书提出几点看法:一是在新干涉主义的问题上,书中对一般性的理论问题比较重视,但对西方特别是美国人权战略的新形式和新内容展开不够;二是对于中国如何应对人权国际化的挑战还应当更具体一些;三是在中国和平崛起的背景下,如何对人权与主权的关系到进行新的阐释和新的调整?当然,这些新课题,或许也是中国人权研究的方向。

作为一位年轻的学者,刘杰博士今后的学术道路还很长。理论的研究也是没有止境的,需要付出艰辛的努力,希望他能在这条道路上坚持走下去,为发展我国的人权理论以及国际关系理论继续不懈努力。

黄仁伟

2004年4月25日于博鳌

目 录

序	黄仁伟 1
绪 论 人类进步的人权逻辑与普遍人权价值的主权悖论	1
第一章 人权与主权:概念、互动逻辑及其本原同质性	10
一、人权、人权国际化与国家主权:基本概念解析	10
二、近代人权观念在欧洲的缘起	25
三、从“人民主权”到国家主权:国家主权理论的兴起	34
四、人权与主权的本原同质性	44
第二章 人权的国际化进程	51
一、西方人权观念的国际化寓意	51
二、人权国际化的早期进程及规律性抽象	54
三、第二次世界大战与人权国际化的实质性启动	58
四、第二次世界大战后人权国际化的发展历程	66
五、当前人权国际化进程中的新取向与新问题	79
第三章 人权国际化的国家主权效应	86
一、人权与主权关系的变移:异质性取向的衍生	86
二、非国家人权主体对传统国家主权的侵蚀	92
三、人权国际化实践对国家主权的挑战	102
四、人权对国家主权的内部性侵蚀	107
五、人权国际化的政治属性与国际政治的人权化	112
六、人权国际化进程中国家主权原则的不可超越性	117

第四章 人权国际化进程中的国家主权原则:国际人权法的视野	123
一、人权国际化的规范化进程:国际人权法的兴起	123
二、国际人权法的国家主权基础	129
三、国际人权两公约涉及的主权问题	136
四、国际人道主义干预的主权限制:一种国际法角度的透视	143
五、国际刑事法庭与普遍司法管辖权:人权与主权的司法冲突	152
第五章 当代世界的人权与主权:理想与现实的悖论	168
一、从科索沃到伊拉克:当代战争的人权与主权悖论	168
二、国际恐怖主义对人权与国家主权的双重挑战	177
三、经济全球化时代的发展权:人权与主权关系的经济学透视	184
四、非政府人权组织对国家主权的结构性侵蚀	195
五、美国与人权国际法:人权外交与主权矛盾	202
六、建立国际新秩序进程中的人权与主权问题	218
第六章 “人权高于主权”:新干涉主义的理论与实践	225
一、新干涉主义的思想渊源和历史缘起	225
二、“新干涉主义”与“第三条道路”思潮	238
三、“新干涉主义”的核心主张:“人权高于主权”	244
四、实践中的新干涉主义	

二、国际关系的结构性变化及其对传统人权与主权互动观的挑战	270
三、发达国家国际战略的人权与主权互动观:人权攻势及其双重标准	282
四、发展中国家的人权与主权互动观:“人权不能高于主权”	288
五、不同国家分歧和争议的比较视角	294
第八章 中国参与人权国际化进程中的主权问题	299
一、近代中国人权观念的萌芽及对人权国际化的早期参与	299
二、新中国参与人权国际化的重大进展与曲折经历	312
三、加入 WTO 后中国参与人权国际化的新机遇和新挑战	322
四、西方的新干涉主义攻势与中国的人权与主权互动立场	333
五、中国与西方人权较量的战略思考	346
主要参考文献	351
后 记	360

绪论 人类进步的人权逻辑与普遍人权价值的主权悖论

人权及其与国家主权的相关性是当代国际政治中争论激烈、分歧很大的重大问题，也是近年来国内外学术界研究的热点。在纯粹的理论层面，人权意识的觉醒和人权国际化是人类社会进步和发展的重要体现，是世界各个国家和人民普遍认同和共同加以推动的历史潮流。尤其在人类进入 21 世纪的今天，尊重人权的普遍性原则已经成为世界绝大多数国家的人民的普遍共识。国际社会普遍认为，只有人权得到切实的尊重和保障，人类社会才会有真正的发展和进步，也只有在一个人权得到普遍尊重和保障的世界上，和平与发展才不会是一句空话。

在分析人权国际化进程时，人们首先遇到如何协调人权与主权关系的问题。在纯粹的理论层面，尊重和保障人权作为人类进步的普遍逻辑，最终将成为所有国家和人民共同铭记和不懈追求的目标。但在现实的国际关系中，人权与主权之间构成一种多重互动的作用链，既有相互增进、相互推动的一面，又有彼此矛盾、彼此侵蚀的方面。在此意义上，本书在探讨人权与国家主权的相互关系时，并不局限于在人权与国家主权之间的理性逻辑上展开，而是更多地把人权放在国际政治和世界经济演进的历史视野下加以

分析,尤其是在全球化的背景下阐释人权国际化对国家主权可能产生的影响以及主权国家对人权国际化进程的推动和制约。

人权不是西方的专利。在人类文明的历史进程中,中国、印度等东方文明古国都对入及其权利有着独特的深刻认识,这些古代文明的智慧至今对人权的国际化进程起着不容忽视的启发和丰富作用。但毋庸讳言,今天意义上的人权在基本理念上缘起于近代欧洲的启蒙运动,最初主要体现了欧洲启蒙思想家在当时的政治和权利意识,构成近代欧洲国家政治制度的意识形态基础,只是在进入 20 世纪中期以后,人权在价值理念和地域范畴上才逐步超越了西方世界的狭隘视野,成为世界各国共同推动的人类进步进程。

从广义上说,人权涉及与人的生存和发展相关的所有权利保障问题,而有了人权的意识及保障人权的政治实践,也就有了人权的国际化。尽管人权在本质上属于国家主权范畴内的事务,然而,人权国际化不是在真空中发展和深化的,它不可避免地受到国际格局和国际关系发展态势的强有力制约,主权国家对人权事务的管辖权也受到国际人权法的约束,需要在一定程度上按照国际人权的普遍标准和共同规范来制订本国的保障人权政策。这就促使人们必须深入思考一些重大的相关问题:如何辩证认识人权国际化的历史意义? 在人权国际化进程中,人类社会面临的所有人权问题是否都可以纳入国家主权和内政范畴? 国际社会是否有权、在何种程度上有权干预一国内部的人权事务? 进一步延伸出的问题还包括:如何理解人权保障的主权性与普遍国际人权标准之间的关系? 联合国和其他国际组织在促进和维护人权中处于什么样的地位、发挥何种作用? 普遍国际人权标准应该如何制定、主权国家对此承担何种义务? 由谁来确认一国是否发生侵犯和压制人权的现象? 如果国际社会进行大规模侵犯人权事件干预,是否可以任意动用武力? 什么样的国际行为主体有资格和能力对人权加以

有效的保障?除主权国家及代表国家的合法政府外,其他力量在人权国际化进程中的地位和作用如何?这些问题归结起来,在根本上是如何认识人权国际化作为人类社会发展和进步的历史逻辑,在实际运作过程中如何协调普遍人权标准与国家主权这一当代国际关系最基本的行为准则可能存在的矛盾和悖论问题。本书研究的目的,即在于针对这些矛盾和悖论提出作者的一些思考和阐释。

本书的研究思路是从历史的和宏观的视角出发,把人权和主权放在人类历史发展的大背景下进行互动相关性研究。通过历史抽象法和比较研究法系统地考察人权和国家主权自近代以来在互动中发展及变移的历史过程与内在逻辑,在政治和法律的层面梳理人权国际化进程中与国家主权蕴涵的矛盾和冲突,从中概括出一些规律性的结论,同时运用这些规律性结论透视当代国际社会中一些重大问题涉及的人权与主权关系,最后提出作者关于中国在参与人权国际化进程中人权与主权立场的思考。

在这一思路下,本书的基本命题和分析脉络是:人权与主权在本质上是具有内在相关性的互动相关要素,在今天的意义上,它们都是近代欧洲启蒙运动的政治产物。人权的价值体现和最高形式是“人民主权”,而“人民主权”的外在形态则是“国家主权”。人权国际化作为第二次世界大战结束后人类社会在对法西斯野蛮践踏人类尊严和权利的反思中形成的世界性潮流,充分体现了人类在不断的反思和曲折中逐步发展和进步的历史逻辑,在人类社会已进入 21 世纪的今天,在国际社会中强调尊重和维护人权仍然应该成为各国政府和人民共同努力的目标,对于一些超越国界的侵犯人权现象,国际社会有责任和义务根据普遍的国际人权标准加以必要的监督和干预。但是,人权的国际化不等于人权的无国界化,更不等于国际人权干涉的合法化,否则会使人权成为少数国家推

行霸权主义和强权政治的工具。人权国际化必须在公认的国际人权法和国际关系基本准则的规范下进行,而所有这些规范的核心,就是国家主权独立和不容侵犯原则。

为了对人权国际化进程及其与国家主权之间的内在逻辑和外关联进行深入系统的透析,本书除在导论中就将就人类进步的人权逻辑与普遍人权的主权悖论进行概要的探讨和评价外,将具体分八章展开分析:

第一章对人权与主权的概念、互动逻辑及其本原同质性进行探讨。首先解析人权、人权国际化、国家主权等基本的概念及蕴涵于其间的价值理念。在此基础上,分析近代人权观念在欧洲的缘起过程,进而透视人民主权理论发展为国家主权理论的历史必然性,从中抽象和概括人权与主权的本原同质性。

第二章专门分析人权的国际化进程。首先探讨西方人权观念中蕴涵的国际化寓意,然后分别梳理人权国际化的早期实践进程、第二次世界大战对人权国际化实质性启动的推动作用、第二次世界大战后人权国际化在各个不同阶段的发展历程。最后还将分析当前人权国际化在新的国际形势下出现的新取向与新问题。

第三章从国际政治的角度集中分析人权国际化的国家主权效应。首先论证人权与主权关系的内在变移和异质性取向的外化,分析当代人权国际化在国际政治实践中对国家主权的侵蚀和挑战,从人权国际化的政治属性出发重点阐释本书的基本命题,那就是尽管国家主权已经和正在面临来自于各方面的人权侵蚀,但人权在本质上仍然属于国家主权和内政范畴,国家主权原则作为国际关系的基本准则仍然是人权国际化进程中不可超越的基本原则。

第四章是对人权与主权关系的进一步分析,主要从国际人权的视野来透视人权与主权在法律上的互动相关性。首先从国际

人权法的兴起过程中论证人权国际化是一种规范化进程的观点,进而透视当代国际人权法的国家主权基点,其中将专门分析国际人权两公约中涉及的主权问题。此外,还将从国际人权法的角度对国际人道主义干预的主权限制进行必要的分析,通过对国际刑事法庭与普遍司法管辖权问题的探讨透视人权与主权在国际人权的司法过程中存在的冲突。

第五章分析当今世界人权与主权面临的理想与现实的悖论。通过一系列具体案例从不同角度加以论证。包括当代国际战争中的人权与主权困境,国际恐怖主义对人权与主权的双重挑战及人类社会在打击恐怖主义活动中存在的维护人权与主权的双重悖论,经济全球化时代的发展权问题涉及的人权与主权的经济关系,日益活跃的非政府人权组织对国家主权的结构性侵蚀,美国在实施人权外交过程中在国际人权法方面存在的促进人权与维护国家主权之间的双重标准,建立国际新秩序进程中人权与主权的 relationship 问题等等。

第六章对新干涉主义提出的“人权高于主权”主张及相关的理论与实践问题进行系统的探讨。从新干涉主义的历史缘起和当代背景中透视当代西方在国际体系中的强势地位,探讨新干涉主义在实践中对国家主权的侵蚀与弱化,探讨“第三条道路”思潮对新干涉主义主张的影响,对“人权高于主权”这一新干涉主义的理论核心进行剖析;最后阐释新干涉主义的合理性与合法性困境。

第七章是关于当代不同国家在人权与主权观方面的立场比较。首先分析当代国际关系的发展变化对传统人权与主权观念构成的侵蚀和挑战,在此基础上,分别对发达国家和发展中国家的人权与主权观进行分析。从西方国家的普遍立场看,它们常常是按照双重标准来对待国际国内的人权与主权问题的,对发展中国家强调人权高于主权,而当其自身面临国际社会的人权批评时,则又

强调自己的国家主权不容侵犯。在发展中国家方面,尽管它们大多数都面临着保障人权与维护主权的双重压力,但它们的立场是十分明确的:那就是“人权不能高于主权”。最后,还将在比较的视角下提出作者对两种人权与主权互动观的价值评判和对比分析。

第八章专门阐述中国参与人权国际化的历史进程和主权立场。从近代中国人权观念的产生入手,论述近代以来中国参与人权国际化的历史进程,从中透视这一进程中存在的规律性问题及经验与教训,并就加入 WTO 后中国在参与人权国际化进程中面临的新机遇和新挑战进行探讨。分析近 20 年来西方利用中国参与人权国际化之机发动的对华人权攻势及其战略意图,进而对中国长期以来参与人权国际化进程的基本政策立场进行归纳和总结,提出作者关于中国在与西方的人权较量中应采取的战略方针和政策措施的思考。

为了使读者能够清晰地理解作者的研究思路和基本主张,在此有必要突出强调作者在本书中将主要加以分析和深入论证的一些主要观点:

(1) 人权国际化是人类社会进步的重要标志。这一进步性首先表现为人权在国际社会中日益受到几乎所有国家普遍的重视和尊重,同时也表现为人权的理念和实践不断超越西方的狭隘视野,世界各种不同的文明都为人权国际化的发展和深化作出了独特的贡献。人权国际化不是人权的西方化,国际人权标准是世界各国人民共同推动的产物,必须得到人类社会的普遍尊重和共同维护。

(2) 人权国际化必然产生深刻的主权效应。当代意义上的人权和国家主权都是近代欧洲启蒙运动的产物,它们的提出及其在国际法中得到确认为当代国际关系奠定了基本的行为准则,也为主权国家在国家内部和国际关系中合法地行使权力提供了合理性和合法性基础。人权和国家主权是两位一体的价值理念,人权是

国家主权的来源和归宿,没有人民的主权就没有国家的主权可言,保障人权是主权国家的基本权利和义务;国家主权是人权的基础和保障,没有国家主权,人权只能是停留在纸面上的一句空话。

(3) 人权和主权在实践中是政治范畴的同质性概念。从近代国际关系的起点开始,人权和主权就是始终联系在一起的,同时被纳入近代国家的政治实践,人权国际化从来就不是一个抽象的、纯粹的、在真空中发展的历史进程,人权和主权的维护都内化于国际关系的现实进程之中,只要国家还存在并构成国际社会的基本行为主体,国家主权原则就是不可超越的国际关系基本准则,人权就会在根本上属于国家主权范畴内的事务。

(4) 在看到人权与主权在本质上具有同源性和同质性的同时,随着人权国际化进程的逐步发展,人权与主权的异质性取向也逐步外化出来,这种异质性主要表现为二者之间外向性与内向性、绝对性与相对性、主动性与被动性、动态性与静态性的差别。但必须强调的是,在当代人权与主权的相互关系中,同质性仍然是根本的,异质性是从属的和衍生的。主权国家通过共同的努力和合作,可以在保障人权方面最大限度地化解人权与主权之间的异质性。

(5) 人权国际化的实质性启动始于第二次世界大战结束初期,从这一特殊的历史起点可以证明,人权国际化进程在本质上不是要超越或弱化国家主权,相反,正是出于维护人权和主权的精神,民主国家才能在第二次世界大战中争取到世界上绝大多数人民的支持,最终战胜德意日法西斯军国主义,为战后国际人权保障思潮的兴起奠立起坚实的主权基础,《联合国宪章》中关于人权和主权的規定充分体现了国际社会在这一问题上的共识。

(6) 在近代以来的国际关系实践中,人权始终属于国家主权和內政的范畴,这早已在普通国际法和国际人权法中被国际社会公认为国际关系的基本准则。而且,由于不同的国家经济、政治和

社会状况不同,保障人权的方式和水平也必然有所差异,不能以绝对的同—尺度加以衡量。从根本上说,一个国家的人权状况取决于该国的政治、经济和文化状况以及政府和人民维护人权的意志,外部力量只能发挥非强制性的促进和激励作用。

(7) 在国际人权领域,国家主权独立和不干涉主权原则是国际人权法的基本准则,这不仅在《联合国宪章》和《国际人权公约》等基本的国际人权法规中得到明确的规范和确认,也为迄今为止包括西方国家在内的绝大多数国家所认同和接受。在严格的国际人权法意义上,对一个主权国家进行的任何形式的强制性国际人权干涉都不具有充分的合法性依据,即使联合国主持的国际人道主义干预也难以得到国际人权法的有效支持。

(8) 在当代,国际相互依存程度的不断深化和人权国际化的进一步发展客观上侵蚀着国家在保障人权方面的主权能力,当前某些西方国家推行的新干涉主义行动更在客观上向传统的国家主权原则提出了挑战,国际人权组织、跨国公司、非政府人权组织以及国家内部诸多制约国家主权能力的因素的出现则对主权国家构成了结构性的侵蚀。但从根本上说,新的国际人权行为主体的出现并不能取代主权国家在国际人权保障中的基本主体地位,至于新干涉主义更在合理性和合法性上都受到了绝大多数国家的批评和质疑,至少在国际人权法的层面上,人权国际化进程中的国家主权原则仍然是不可超越的。

(9) 积极参与人权国际化是当代中国深化对外开放进程中的必然选择,也是中国崛起于世界和进一步树立良好国际形象的必然要求。中国已经参加和批准了大量的国际人权公约、条约、宣言和其他文件,在 21 世纪的今天,中国必须以更加开放的姿态成为人权国际化的积极参加者和主动推动者,在人权国际化进程中发挥一个负责任大国应有的积极作用。