

北大英华全国统一

# 司法考试辅导丛书

## 2008

# 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  
北大英华国家司法考试教研中心 审定

- 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 出 版 社

北大英华全国统一

# 司法考试辅导丛书

## 2008

# 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  
北大英华国家司法考试教研中心 审定

- 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

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 北大英华  
国家司法考试教研中心审定  
-北京:人民出版社,2007.4(2008.4重印)  
(北大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  
北大英华国家司法考试教研中心 审定

**人民出版社** 出版发行  
(100706 北京朝阳门内大街 166 号)

北京新华印刷厂印刷 新华书店经销

2008 年 4 月第 2 版 2008 年 4 月第 2 次印刷  
开本:787 毫米×1092 毫米 1/16 印张:20.25  
字数:499 千字 印数:5,001-10,000 册

ISBN 978-7-01-006151-1 定价:34.00 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

# 前 言

浩如烟海的法条如何记忆?纷繁复杂的法律事件怎样分析?灵活多样的题型如何把握?刁钻古怪的陷阱怎样避让?…… these 问题是摆在所有参加司法考试的考生面前的一道道难坎。

为了帮助考生越过这一道道难坎,达到理想的彼岸,北大英华组织北京大学、中国人民大学、中国政法大学等高等院校的教授和最高人民法院、最高人民检察院以及律师界的知名司法考试的教授、专家,精心编写了这套丛书。丛书的作者均为国内某一法律领域的知名教授或专家,具有丰富的司法考试辅导经验,深谙司法考试的命题特点,熟悉司法考试的复习规律,掌握司法考试的应试技巧。他们将自己的缜密、睿智以这套丛书为载体,同各位考生见面。本丛书必将以其权威性和新颖性给广大考生带来徐徐春风。

内容总览、重点透视、难点例题和例题解析,这四个视角独特的栏目,清楚地向各位考生显示了本丛书的特点。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。相信各位考生通过本丛书的学习,一定能够提高法律专业水平,掌握答题技巧,增强应试能力。总之一句话,本丛书将为您在司法考试复习的跑道上装上腾飞的翅膀!

为使本丛书和教学内容紧扣司法考试命题脉络,并向考生传授高效率的学习方法,使考生尽快进入司考的良好预备状态,北大英华还组建和运行了国家司法考试教研组和研发中心,进行了历届国家司法考试命题形式及规律、当年国家司法考试命题预测、司法考试教材研究及教程编写、司法考试远程教育课件技术开发及课件制作、司法考试培训教学方法研究、司法考试复习方法等项课题的研究,并将有关成果运用到本丛书中。

本丛书是英华法律培训学校的专用教材,也是广大考生的必读书目。我们衷心希望在您通过司法考试的成绩单中能够见到本丛书的影子。

尽管我们竭尽心智,力求完美,但由于时间紧迫,书中缺点和错误在所难免,敬请批评指正。

最后,衷心地祝愿各位考生在司法考试中取得优异成绩。

北京英华法律培训学校  
2008年3月

# 目 录

## 国际法学

第一章 导论 .....	( 1 )
内容总览 .....	( 1 )
重点透视 .....	( 1 )
难点例题 .....	( 6 )
例题解析 .....	( 7 )
第二章 国际法主体 .....	( 10 )
内容总览 .....	( 10 )
重点透视 .....	( 10 )
难点例题 .....	( 17 )
例题解析 .....	( 20 )
第三章 国际法律责任 .....	( 23 )
内容总览 .....	( 23 )
重点透视 .....	( 23 )
难点例题 .....	( 26 )
例题解析 .....	( 27 )
第四章 国际法上的空间划分 .....	( 29 )
内容总览 .....	( 29 )
重点透视 .....	( 29 )
难点例题 .....	( 38 )
例题解析 .....	( 41 )
第五章 国际法上的居民 .....	( 45 )
内容总览 .....	( 45 )
重点透视 .....	( 45 )
难点例题 .....	( 48 )
例题解析 .....	( 50 )
第六章 外交关系法与领事关系法 .....	( 53 )
内容总览 .....	( 53 )
重点透视 .....	( 53 )
难点例题 .....	( 58 )
例题解析 .....	( 60 )

<b>第七章 条约法</b> .....	(62)
内容总览 .....	(62)
重点透视 .....	(62)
难点例题 .....	(66)
例题解析 .....	(68)
<b>第八章 国际争端的和平解决</b> .....	(71)
内容总览 .....	(71)
重点透视 .....	(71)
难点例题 .....	(74)
例题解析 .....	(75)
<b>第九章 战争与武装冲突法</b> .....	(77)
内容总览 .....	(77)
重点透视 .....	(77)
难点例题 .....	(82)
例题解析 .....	(83)

## 国际私法学

<b>第一章 国际私法概述</b> .....	(85)
内容总览 .....	(85)
重点透视 .....	(85)
难点例题 .....	(87)
例题解析 .....	(89)
<b>第二章 国际私法的主体</b> .....	(91)
内容总览 .....	(91)
重点透视 .....	(91)
难点例题 .....	(95)
例题解析 .....	(98)
<b>第三章 法律冲突、冲突规范和准据法</b> .....	(101)
内容总览 .....	(101)
重点透视 .....	(102)
难点例题 .....	(106)
例题解析 .....	(108)
<b>第四章 适用冲突规范的制度</b> .....	(110)
内容总览 .....	(110)
重点透视 .....	(111)
难点例题 .....	(115)
例题解析 .....	(117)

<b>第五章 国际民商事法律适用</b> .....	(120)
内容总览 .....	(120)
重点透视 .....	(121)
难点例题 .....	(130)
例题解析 .....	(134)
<b>第六章 国际民商事争议的解决</b> .....	(139)
内容总览 .....	(139)
重点透视 .....	(140)
难点例题 .....	(152)
例题解析 .....	(155)
<b>第七章 区际法律冲突问题</b> .....	(159)
内容总览 .....	(159)
重点透视 .....	(160)
难点例题 .....	(164)
例题解析 .....	(167)

## 国际经济法学

<b>导论</b> .....	(170)
内容总览 .....	(170)
重点透视 .....	(170)
难点例题 .....	(173)
例题解析 .....	(174)
<b>第一章 国际货物买卖</b> .....	(176)
<b>第一节 国际货物买卖合同概述</b> .....	(176)
内容总览 .....	(176)
重点透视 .....	(176)
<b>第二节 国际商业惯例</b> .....	(180)
内容总览 .....	(180)
重点透视 .....	(180)
<b>第三节 1980年《联合国国际货物销售合同公约》</b> .....	(187)
内容总览 .....	(187)
重点透视 .....	(189)
难点例题 .....	(199)
例题解析 .....	(202)
<b>第二章 国际货物运输与保险</b> .....	(205)
内容总览 .....	(205)
重点透视 .....	(205)
<b>第一节 国际海上货物运输</b> .....	(206)

第二节 其他方式的国际货物运输 .....	(216)
第三节 国际货物运输保险 .....	(219)
内容总览 .....	(219)
重点透视 .....	(220)
难点例题 .....	(224)
例题解析 .....	(228)
第三章 国际贸易支付 .....	(232)
内容总览 .....	(232)
重点透视 .....	(232)
第一节 汇付和托收 .....	(232)
第二节 信用证 .....	(237)
难点例题 .....	(244)
例题解析 .....	(248)
第四章 对外贸易的管理制度 .....	(252)
第一节 我国对外贸易管理制度概述 .....	(252)
内容总览 .....	(252)
重点透视 .....	(252)
第二节 贸易救济措施 .....	(257)
内容总览 .....	(257)
重点透视 .....	(258)
难点例题 .....	(264)
例题解析 .....	(267)
第五章 世界贸易组织 .....	(271)
第一节 世界贸易组织概述 .....	(271)
内容总览 .....	(271)
重点透视 .....	(272)
第二节 世界贸易组织主要法律制度 .....	(276)
内容总览 .....	(276)
重点透视 .....	(276)
难点例题 .....	(282)
例题解析 .....	(284)
第六章 国际经济法领域的其他法律制度 .....	(286)
第一节 国际知识产权法 .....	(286)
内容总览 .....	(286)
重点透视 .....	(286)
第二节 国际投资法 .....	(292)
内容总览 .....	(292)
重点透视 .....	(292)
第三节 国际金融法 .....	(295)



内容总览 .....	(295)
重点透视 .....	(296)
第四节 国际税法 .....	(300)
内容总览 .....	(300)
重点透视 .....	(300)
难点例题 .....	(303)
例题解析 .....	(306)

# 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,非穷尽地列举了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

1. 下列关于国际法与国内法的表述哪项是正确的? ( )
  - A. 国际法就是指国际条约
  - B. 国际法的强制力是通过各国依照国际法通过单独或集体合作的方式实现和保障的
  - C. 国内法的一切规范性文件均在全国范围内适用
  - D. 国际法是由国际立法机关制定的
2. 下列有关国际法的表述哪项是正确的? ( )
  - A. 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
  - B. 由于缺少强制执行的机构,国际法并不具有强制力
  - C. 国际法是由国内法中的涉外法律部分及条约构成的
  - D. 国际法是与国内法相对应的法律体系
3. 《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? ( )
  - A. 国际法的基本原则
  - B. 各国法律体系中共有的原则
  - C. 由“一般法律意识”所产生的原则
  - D. 《联合国宪章》中规定的基本原则
4. 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
5. 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
6. 根据国际法有关规则和我国有关法律,当发生我国缔结且未作保留的条约条款与我国相关国内法规定不一致的情况时,下列哪一选项是正确的? ( )
  - A. 如条约属于民事范围,则由全国人民代表大会常务委员会确定何者优先适用
  - B. 如条约属于民事范围,则优先适用条约的规定
  - C. 如条约属于民事范围,则由法院根据具体案情自由裁量,以公平原则确定优先适用
  - D. 我国缔结的任何未作保留的条约的条款与中国相关国内法的规定不一致时,都优

### 先适用条约的规定

7. 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
8. 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
9. 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
10. 依国际法,本质上属于国家主权管辖的事项为国家内政,下列关于内政的选项正确的是哪几项? ( )
- A. 内政是一个地域上的概念
  - B. 国家在本国境内的行为均属内政
  - C. 一国在本国境内的某些行为也可能是违反国际法的
  - D. 一国决定申请参加某个政府间国际组织属于内政的范围
11. 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. B,解析:国际法与国际条约不能等同,国际法从渊源上讲,除了国际条约之外,还包括国际习惯、一般法律原则等。因此 A 不正确。B 正确,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,因为国际社会不存在超国家的强制机构或国际警察。虽然国际社会正在强化国际法的履行机制,但从目前情况看,其与国内法的强制方式还是存在巨大差异。国内法是由超越个体之上的有组织的国内强制机器包括军队、警察等来保障和实施的。C 项错误,一国的地方性法规作为国内法的一部分,其效力不得超出地方行政区域范围。D 错误,国际法的制定与国内法不同,国际法的制定是由国家之间在平等的基础上,通过协议的方式来完



成的。这种协议可以是成文的,也可以是不成文的。国际法的制定不能与国内法的制定相混淆,国内法是通过国内立法机关依一定的程序制定出来的。但任何国家都不能单独地制定国际法,国际社会不存在统一的立法机构。

2. 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。

3. 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。

4. 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。

5. 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。

6. B,解析:本题是国际法中条约履行问题,涉及国际法与国内法关系,同时是我国法制建设中的基本问题之一。关于条约在我国的法律地位问题,常见的误区一是认为任何条约与我国的国内法冲突时,都优先适用条约规定。因此,对应误选 D 选项。二是认为条约在我国民商事法律制度中当然构成法律的一部分,可以直接适用;但是在优先适用问题上,需要人大或法院根据条约的内容和性质来确定。对应误选 A 项。关于条约在一国法律制度中的地位问题,虽然有学者提出了许多不同的理论模式,但从目前国际社会的实践看,各国的做法并不相同。因此必须掌握和熟悉我国的法律规定和实践。就我国的情况看,我国宪法或宪法性法律对此没有作出规定。而在民事范围内,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。其最基本的依据是《民法通则》第 142 条第 2 款,中华人民共和国缔结或参加的国际条约同中华人民共和国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。关于条约与国内法的冲突解决,在民商事范围内,条约与国内法冲突时,条约可以优先适用。但在民事法律范围以外,条约在国内的地位和适用问题,由于缺乏宪法或基本法的依据,并且在其他立法和司法实践中存在着不一致的实践和不同方面的认识,所以尚不能简单笼统地认为,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。相应的,条约与国内法冲突时的优先适用问题,在整个法律体系范围内,也还没有统一全面的明确规定。所以,在实际问题上也要根据有关条约和我国相关法律的具体情况来判断。综上,正确的答案为 B 选项。