



中青年法学文库

国际法原理

THE THEORY OF INTERNATIONAL LAW

张乃根 著



中国政法大学出版社

中国政法大学出版社

国际法原理

Principles of International Law

王传林 著

（中国政法大学图书馆藏）

中青年法学文库

国际法原理

THE THEORY OF INTERNATIONAL LAW

张乃根 著



中国政法大学出版社

图书在版编目(CIP)数据

国际法原理/张乃根著. - 北京:中国政法大学出版社,

2002.10

ISBN 7-5620-2274-7

I.国… II.张… III.国际法-法的理论-高等学校-教材 IV.D990

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 082955 号

书 名 国际法原理
出 版 人 李传敦
出版发行 中国政法大学出版社
经 销 全国各地新华书店
承 印 国安华明印刷厂
开 本 880×1230 1/32
印 张 9.75
字 数 230 千字
版 本 2002 年 12 月第 1 版 2002 年 12 月第 1 次印刷
印 数 0 001-5 000
书 号 ISBN 7-5620-2274-7/D·2234
定 价 22.00 元

社 址 北京市海淀区西土城路 25 号 邮政编码 100088

电 话 (010)62229563 (010)62229278 (010)62229803

电子信箱 zt5620@263.net

网 址 <http://www.cupl.edu.cn/cbs/index.htm>

☆☆☆☆

声 明 1. 版权所有,侵权必究。

2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。



作者小传

张乃根，1955年生，法学博士，教授，博士生导师，现任复旦大学法学院国际法研究中心主任，兼任复旦大学知识产权研究中心主任，学术兼职为教育部法学教学指导委员会委员，中国国际法学会常务理事，中国法学会WTO研究会常务理事，中国国际经济法学会理事，中国法学会知识产权研究会理事等，曾任复旦大学法学院国际经济法系主任。1989年以来，曾任美国哥伦比亚大学法学院访问学者，密西根大学法学院富布赖特研究学者，德国马克斯—普朗特比较公法与国际法研究所访问教授，法国巴黎第一大学比较法研究所访问教授等。

国际法领域的著（译）作：《新编国际经济法导论》（主编，2001年第1版，2002年第2版），《国际贸易的知识产权法》（1999年）和〔美〕约翰·H·杰克逊《世界贸易体制：国际经济关系的法律与政策》（2001年）。

其他著（译）作：《中国知识产权法》（主编，1998年），《知识经济与知识产权法》（主编，2002年），《美国专利法判例选析》（1995年），《西方法哲学史纲》（1993年第1版，1997年第2版，2002年第3版），《当代西方法哲学主要流派》（1993年），《经济学分析法学》（1995年），《克隆人：法律与社会》（2002年，主编），〔德〕马克思·韦伯《论经济与社会中的法律》（1998年）。

中青年法学文库

总 序

中华民族具有悠久的学术文化传统。在我们的古典文化中，经学、史学、文学等学术领域都曾有过极为灿烂的成就，成为全人类文化遗产的重要组成部分。但是，正如其他任何国家的文化传统一样，中国古典学术文化的发展并不均衡，也有其缺陷。最突出的是，虽然我们有着漫长的成文法传统，但以法律现象为研究对象的法学却迟迟得不到发育、成长。清末以降，随着社会结构的变化、外来文化的影响以及法律学校的设立，法学才作为一门学科而确立其独立的地位。然而，一个世纪以来中国坎坷曲折的历史终于使法律难以走上坦途，经常在模仿域外法学与注释现行法律之间徘徊。到十年文革期间更索性彻底停滞。先天既不足，后天又失调，中国法学真可谓命运多舛、路途艰辛。

II 总序

70年代末开始，改革开放国策的确立、法律教育的恢复以及法律制度的渐次发展提供了前所未有的良好环境。十多年来，我国的法学研究水准已经有了长足的提高；法律出版物的急剧增多也从一个侧面反映了这样的成绩。不过，至今没有一套由本国学者所撰写的理论法学丛书无疑是一个明显的缺憾。我们认为，法学以及法制的健康发展离不开深层次的理论探索。比起自然科学，法学与生活现实固然有更为紧密的联系，但这并不是说它仅仅是社会生活经验的反光镜，或只是国家实在法的回音壁。法学应当有其超越的一面，它必须在价值层面以及理论分析上给实在法以导引。在建设性的同时，它需要有一种批判的性格。就中国特定的学术背景而言，它还要在外来学说与固有传统之间寻找合理的平衡，追求适度的超越，从而不仅为中国的现代化法制建设提供蓝图，而且对世界范围内重大法律课题作出创造性回应。这是当代中国法学家的使命，而为这种使命的完成而创造条件乃是法律出版者的职责。

“中青年法学文库”正是这样一套以法学理论新著为发表范围的丛书。我们希望文库能够成为高层次理论成果得以稳定而持续成长的一方园地，成为较为集中地

总序 III

展示中国法学界具有原创力学术作品的窗口。我们知道，要使这样的构想化为现实，除了出版社方面的努力外，更重要的是海内外中国法学界的鼎力推助和严谨扎实的工作。“庙廊之才，非一木之枝”；清泉潺潺，端赖源头活水。区区微衷，尚请贤明鉴之。

中国政法大学出版社

前 言

清末以降，西学东渐，国际法为先，国人视为洋学。20 世纪上半叶，中华大地，列强横行，国际法在国人心目中的地位，可想而知。尽管中国作为第二次世界大战的主要战胜国之一，成为联合国创始会员国及其安理会五大常任理事国之一，但是，由于众所周知的历史原因，中国在联合国的合法席位直至 1971 年才得以恢复。20 世纪下半叶，尤其是 70 年代末以来，随着中国奉行改革开放国策，国际交往日益增多，国际法越来越受到国人的重视，并逐渐地融入了我国的法律体系。从本书附录一“中文文献导读”中，可以高兴地看到，近 20 年我国的国际法学研究，硕果累累。

1979 年秋，我考入华东政法学院时，就对国际法有着浓厚的兴趣，并在 3 年级时被分入国际法专门化班，毕业论文“国际经济法的主权原则”（指导老师余先予）被选入《华东政法学院毕业论文选》（1983 届）。1983 年秋，我又跨入复旦大学研究生行列，原立志攻读国际经济法，但未能如愿，转而研究西方法哲学。不过，这倒为我如今深入研究国际法原理，打下了基础。1993 年 10 月至 1994 年 8 月，我在美国研究国际知识产权法，回国后开始辅助董世忠教授指导国际经济法专业（1998 年后扩展为国际法专业）硕士生。如今，我不仅指导硕士生，而且还要带国际法博士生。“打铁须要自身硬”。为了适应教学需要，近年

2 前 言

来,我注重研究国际法原理,尤其是1996年10月至1997年10月在美国密西根大学法学院任富布莱特研究学者和2000年3月至6月在德国马克斯-普朗特比较公法及国际法研究所任客座教授时,查阅了不少国际法文献。本书是这些研究的初步心得。2001年下半年为复旦大学法学院的本科生和研究生分别讲授国际公法课程和有关专题,使我有机会将这些心得整理成稿。2002年暑期,我利用在美国费城参加“关于中国与世界贸易组织(WTO)圆桌会议”之机,进一步参阅了天普(Temple)大学和宾夕弗尼亚大学的法学院图书馆丰富的国际法文献,并最后修改拙著。

国际法学是一门国际化的学科。前辈如巨人,后生难以超越。不过,随着实证国际法的发展,有关原理似有进一步探索之必要。复旦大学已故国际法教授赖彭城先生曾出版过《现代国际法纲要》,作为教材,亦有在原有基础上更新之必要。本书冠以《国际法原理》,旨在侧重从民法(尤其是罗马法)原理、对格劳秀斯的《战争与和平法》及相关论著(特别是基本概念部分)的研读和西方法哲学理论的运用,这三方面试图较好地理解当代国际法。然而,要在原理方面有一点点创意,谈何容易。本书充其量,只是今后若干年自己进一步研究的开端,或者说是20多年前刚刚踏进法学殿堂时对于学习国际法抱有的那一份幼稚兴趣之延伸。总之,无论是艰苦的哲理思考,还是对大量实证国际法(特别是条约和案例)的分析,都有待于一步一个脚印地去做。“路漫漫其修远兮,吾将上下而求索”,此为自勉。

本书体系具有简明的国际法导论性质,但未列入国际经济法内容。这一部分内容,有兴趣的读者可参阅我主编的《新编国际

经济法导论》(复旦大学出版社, 2001年第1版、2002年第2版)。附录的中文国际法文献导读旨在为不同需求者提供建议性的阅读目录, 英文文献目录供有条件深入研究者参考, 其中包括我写作时参考的部分文献和一些供读者阅读的文献。

复旦大学法学院2001级国际法专业研究生梁咏、李幸祥、杨俊、刘军、金浩、刘新宇、靖寒薇、徐珊珊等同学为整理一部分中英文文献目录, 做了大量辛勤的工作。中国政法大学出版社李传敢社长欣然允诺将拙著列入“中青年法学文库”, 续了我在该文库再次出版学术专著之弦(第一部为《西方法哲学史纲》, 1993年第1版, 1997年第2版, 2002年增补版)。前述美国、德国等各法学院及研究所的图书馆为我的访问研究提供了极好的条件, 尤其是天普大学法学院图书馆馆长约翰·F·耐西(John F. Neeci)先生和宾夕法尼亚大学法学院图书馆资料服务部主任罗纳德·E·戴尔(Ronald E. Day)先生的热情帮助, 令人难忘。在此, 一并表示最衷心的感谢。

在国际法领域, 本人学识有限, 对于许多问题的研究, 粗浅的心得多于细致的实证。错误之处, 乞求学界前辈、同仁赐教、斧正。

张乃根

2002年8月18日

于复旦大学中心村寓所书斋

内容提要

本书从罗马法、格老秀斯的国际法学说与西方法哲学的结合角度，较全面地探索了现代国际法的基本原理，包括绪论、国际法基础理论、国际法的主体、国家的权利义务与责任、国际法上的个人、国际人权法、国际法上的领土、海洋法、国际航空法与外空法、国际环境法、外交关系法、条约法、国际组织法、联合国、和平解决国际争端法、战争法与国际人道主义法等 16 章。全书资料详实，观点鲜明，试图建立独特的理论体系，原创性突出，并附录大量参考文献。可供法学专业及相关专业本科、研究生教学，亦可供从事国际法理论研究或实践工作的人士参考。

目 录

I	总 序
1	前 言
1	第一章 绪论
1	第一节 “国际法”的词源与“国际法理学”的由来
7	第二节 现代国际法的产生与发展
14	第二章 国际法基础理论
14	第一节 国际法与国际关系
15	第二节 国际关系理论
21	第三节 国际法与国内法的关系
26	第四节 主权与人权的关系：国际法的基本原则问题
28	第五节 国际法的强制性
31	第三章 国际法的主体
31	第一节 国际法的主体概念
34	第二节 国家存在的条件
34	一、国家存在的内在条件
39	二、国家存在的外在条件
40	第三节 对国家或政府的承认
42	第四节 国家或政府的继承

44	第五节 国际法的其他主体
46	第四章 国家的权利、义务与责任
46	第一节 国家的权利与义务
46	一、权利的概念
47	二、有没有国家的权利
49	三、国家权利：国家主权的各个主要方面
51	四、国家的经济权利
52	五、国家的义务
53	第二节 管辖权与国家豁免
53	一、管辖权及其相关问题
56	二、主权意义上的国家豁免
58	第三节 国家责任
60	第五章 国际法上的个人
60	第一节 个人在国际法上的地位
60	一、国际法上的个人概念及其地位
63	二、个人在国际法理论体系中的地位
64	三、与个人有关的国际法问题
65	第二节 国籍法
65	一、国籍在国际法上的概念及其来源
68	二、各国一般采用的国籍法原则
69	三、中国现行国籍法
70	第三节 个人在外国法律地位
70	一、出入境管理制度
71	二、个人在外国待遇
72	三、本国对其国民在外国时的外交保护

73	四、中国现行对外国人的法律地位规定
73	第四节 庇护与引渡
75	第五节 与个人有关的国际刑事责任问题
77	第六章 国际人权法
77	第一节 法哲学意义上的人权
77	一、人权概念的产生及其成熟的形态
80	二、人权与人道主义
81	第二节 国际法上的人权
81	一、第二次世界大战之前国际法上的人权
83	二、第二次世界大战之后国际法上的人权
86	第三节 联合国人权宣言及公约
87	一、《世界人权宣言》
92	二、两项人权基本公约
94	第四节 区域性人权公约及其实施机制
95	第五节 国际人权法研究的新问题：克隆人
101	第七章 国际法上的领土
101	第一节 领土在国际法上的意义
102	第二节 关于领土的国际法
102	一、领土的历史性
104	二、领土的法律性
111	第三节 关于中国南海群岛的领土归属问题
113	第四节 领土的陆地边界
113	一、陆地边界的意义及其划分
114	二、中国陆地边界问题
116	第八章 海洋法

4 目 录

116	第一节 海洋与海洋自由
117	一、人类对海洋的认识
118	二、有关海洋的权利
119	三、格老秀斯的《海洋自由论》
123	第二节 海洋法的编纂及其基本内容
123	一、海洋法的编纂
125	二、《海洋法公约》的基本内容
126	三、主要的海洋法制度
131	第三节 中国有关海洋的法律制度
133	第九章 国际航空法与外空法
133	第一节 空间的划分及其在国际法上的意义
133	一、空间的物理意义及其划分
135	二、空间在国际法上的意义
136	第二节 国际航空法
137	一、《国际民用航空公约》
141	二、《统一国际航空运输某些规则的公约》
142	三、有关航空安全的国际公约
143	第三节 外空法
143	一、外空法的形成与发展
145	二、《外空宪章》的基本内容
148	第十章 国际环境法
148	第一节 环境的国际保护
148	一、环境与人类的关系
151	二、国际环境法的形成与发展
155	三、国际环境法与国际环境保护的基本内容

156	第二节 土环境保护
158	第三节 水环境保护
160	第四节 气环境保护
161	第五节 生物环境保护
162	第十一章 外交关系法
162	第一节 外交关系与国际关系
162	一、对外关系与外交关系
163	二、外交的意义
164	三、外交的法律问题与技巧问题
165	四、外交与军事
166	第二节 《维也纳外交关系公约》
167	一、外交关系准则
169	二、外交关系的建立
169	三、使馆制度
171	四、外交特权与豁免制度
171	第三节 《维也纳领事关系公约》
174	第十二章 条约法
174	第一节 条约在国际法上的地位与作用
174	一、作为国际法首要渊源的条约
177	二、作为国际关系调整手段的条约
177	三、国际法上的“债法”：条约与国际义务
178	第二节 《维也纳条约法公约》
179	一、条约法准则
182	二、公约调整的条约关系
184	三、条约的缔结及生效