

修訂二版

# 現代國際法

丘宏達 著



 三民書局

修訂二版

# 現代國際法

丘宏達

學歷／

國立臺灣大學法律系畢業

美國長島大學政治學碩士

美國哈佛大學法學碩士及法學博士(S.J.D.)

經歷／

美國哈佛大學法律學院研究員

國立臺灣大學及政治大學國際

美國馬里蘭大學法律學院法學

國家統一委員會研究委員

行政院政務委員

財團法人海峽交流基金會董事

《中國國際法與國際事務年報》

美國馬里蘭大學法律學院《現代亞洲研究專刊》主編

現職／

美國馬里蘭大學法律學院榮譽教授

美國馬里蘭大學法律學院東亞法律研究計畫主任

 三民書局

國家圖書館出版品預行編目資料

現代國際法 / 丘宏達著. -- 修訂二版三刷. --

臺北市：三民，2008

面：公分

ISBN 978-957-14-4119-1 (精裝)

1. 國際法

579

94022637

◎ 現代國際法

|                      |                    |
|----------------------|--------------------|
| 著 作 人                | 丘宏達                |
| 發 行 人                | 劉振強                |
| 著作財產權人               | 三民書局股份有限公司         |
| 發 行 所                | 三民書局股份有限公司         |
|                      | 地址 臺北市復興北路386號     |
|                      | 電話 (02)25006600    |
|                      | 郵撥帳號 0009998-5     |
| 門 市 部                | (復北店) 臺北市復興北路386號  |
|                      | (重南店) 臺北市重慶南路一段61號 |
| 出版日期                 | 初版一刷 1995年11月      |
|                      | 修訂二版一刷 2006年9月     |
|                      | 修訂二版三刷 2008年5月     |
| 編 號                  | S 583361           |
| 行政院新聞局登記證局版臺業字第〇二〇〇號 |                    |

有著作權・不准侵害

ISBN 978-957-14-4119-1 (精裝)

<http://www.sanmin.com.tw> 三民網路書店

※本書如有缺頁、破損或裝訂錯誤，請寄回本公司更換。

## 二版序

《現代國際法》一書自民國八十四年出版至今已逾十年，在三民書局劉振強先生與內人謝元元的鼓勵下，個人開始著手修訂工作，以便全書內容更能反映當代國際法的重要原則與發展，並涵蓋我國相關法規的制定與修正。修訂版與前版最大的差異是增加了第十七與第十八章，此乃鑑於國際環境保護問題和武力使用問題日益重要，國人實有了解之必要，故完成前版省略的「國際環境保護法」與「國際法上武力的使用與中立法」二章，並更改章名為「國際環境保護」與「武裝衝突與國際人道法」以符合當代用法。

至於修訂版的第一章到第十六章則依舊維持前版的特點，體例結構與註解格式均不改變，且由於全書篇幅已超過千頁，故修訂文字以簡明為原則，避免內容大幅增加。前版的十六章中，以第一章國際法的概念與性質、第五章國際法的主體、第八章國籍、個人與人權、第十章海洋法、第十二章管轄權的豁免、第十三章國家責任、第十四章國家對外關係的機關和第十五章國際組織修正幅度較大，期能反映出國際法的發展趨勢與我國的國家實踐。

希望《現代國際法》一書能對中華民國的國際法教育和學術研究有所助益。

丘宏達

美國馬里蘭大學法律學院

中華民國九十五年九月一日

## 初版序

民國四十六年，個人剛開始接觸修習國際法，立刻對此科目發生濃厚的興趣，因為這個科目與歷史和地理有密切關係，而後二個科目是個人最感興趣的學科。在學習之時發現各種中外教本或參考用書中所引用的例子，幾乎都是外國的實例，而關於我國的實例極少，因此想到將來一定要設法將我國的實例找出，且看看是否可以寫出一冊有我國實例的國際法教本。

民國五十四年在美進修取得學位後，返國服務任教臺大政治系，但開的課均為法律系學生的國際法課，曾試圖將在國外搜集到的一些有關我國的實例介紹給學生，作為討論的基礎，有不少學生對此感到興趣，有幾位因此決定從事外交工作。民國五十九年在哈佛大學研究工作告一段落，到政治大學法律系、外交研究所及臺大政治學研究所任教，有幾位研究生對有關我國的國際法問題產生興趣，並願作為碩士論文的題目來研究。這幾篇論文後來均已出書，個人深感欣慰。

在國內任教期間，為了教學需要也開始寫作一些論文，後來予以修改並邀請王人傑、陳治世、俞寬賜、陳長文等教授共同編撰成一冊國際法教本，書名為《現代國際法》，在民國六十二年底出版，其後又編了一冊《現代國際法參考文件》在次年出版。

至民國七十二年《現代國際法》一書已出版十年，三民書局董事長劉振強先生一再要求個人加以修訂出版增訂版，當時因合寫書的諸位先生事務繁忙一直無法交稿。民國七十年「中國國際法學會」張故理事長彝鼎教授要求本人將原來由該會出版的英文刊物《中國國際法年刊》(*The Annals of The Chinese Society of International Law*)加以改組，充實內容及水準，以便向國內、外發行，加強與國際上國際法學界的聯絡。改組後英文版的《中國國際法及事務年報》(*Chinese Yearbook of International Law and Affairs*)自民國七十一年（一九八二）開始發行第一卷，自此後每年定期出版，辦理此事費時甚多，所以對《現代國際法》一書的修訂工作，一直無法進行。只在民國七十三年將原來的《現代國際法參考文件》，增刪後出版，改名為《現代國際法基本文件》。

英文版《中國國際法及事務年報》中包括了許多外交部條約法律司提供的我國國際法上的實踐，各方反應均認為很有參考價值。因此張故理事長彝鼎認為也應該出版中文版的《中國國際法與國際事務年報》，以供國內國際法學者、外交人員及學生參考，此事又交由本人來負責辦理，但同時敦請法學界前輩朱建民先生擔任顧問指導。在朱先生指導下，第一卷在民國七十六年一月出版，但由於年年忙於編輯出版中、英文版年報出版工作，使寫述《現代國際法》一書的工作一直無法展開。

個人在馬里蘭大學法律學院的教職除了教學與做研究外，還兼指導學生辦理出版《馬里蘭國際法與貿易學報》及主編《現代亞洲研究專刊》，所幸自民國七十四年開始聘請杜芝友女士為東亞法律研究計劃助理主任（其後升為副主任）並擔任專刊執行編輯，她同時也擔任中、英文版《國際法年報》的執行編輯，其後又聘請張素雲女士為上述三項刊物的副執行編輯，兩位編輯都很能幹，個人減少許多行政工作，因此在民國八十年開始籌劃寫作《現代國際法》一書。首先將課程集中在秋季講授，春季只教一門課，以便有時間撰寫《現代國際法》一書。民國八十年至八十一年完成了五章，原計劃在八十二年全年向學校請假來專心寫書，但剛開始寫書不到二個月，應國內邀請返國出任行政院政務委員一職，因此寫書一事又告中輟。在國內服務期間只有利用週末在辦公室寫作，並利用此段時間常到中央圖書館查閱資料。在此一時期，承蒙秘書歐陽純麗女士週末前來幫忙整理文稿及代查資料，順利完成了三章。

民國八十三年二月底辭去公職，為儘快完成此書之寫作，再向馬里蘭大學情商減少授課時數，所以在同年三月至八月將餘下八章完成付印。《現代國際法》一書從開始撰寫到完稿前後歷時四年。本書的特點是儘可能在國際法闡述相關部份找出中國的實例說明，並對與我國有關的部份作較詳盡的分析，實例多為本書之特色，亦是完成此書費時最鉅的工作。

本書出版期間，在美主要由張素雲女士協助校對，杜芝友女士則負責代為處理一些行政工作，使本人有時間對稿件再作核對；在國內則由陳統一教授及歐陽純麗女士擔任校對及一些行政事務。曾擔任《遠見》雜誌編務工作多年及替本人修改文稿多年的任孝琦女士，特別自國內來美協助校對及潤修文字的工作，使校稿工作得以早日完成，對以上幾位，本人表示深切的謝意！本書內容及註解複雜，並使用西方教科書的方式排印，將每頁註解放在該頁底部，以方

便讀者查閱。但是這種排印方式，頗為費事，承蒙三民書局編輯部安排，本書的索引則承蒙張素雲女士與陳純一教授負責編輯在此一併致謝。

本書原來計劃有十八章，但寫到第十六章印出來已近一千頁，所以暫時省略「國際環境保護法」與「國際法上武力的使用與中立法」等兩章，將來再版時再決定是否加入。

內人謝元元女士一向認為學術工作對社會較有長遠的貢獻，因此一再策勵寫作此書不宜中途而廢，多所支持與鼓舞，本書得以順利出版內人之功實不可沒。

最後謝謝三民書局劉振強先生，多年來一再督促個人早日完成此書之撰寫。本書內容雖力求無誤並詳查各種資料，但恐仍不免有錯誤的地方，如有讀者發現或有其他建議，請函本人以便在再版時改正或修改。（本人地址為：Hungdah Chiu, University of Maryland School of Law, 500 West Baltimore Street, Baltimore, Maryland 21201-1786, U.S.A.）

丘宏達

中華民國八十四年六月一日

## 本書註解說明

- 一、本書引用著作或資料時，均儘可能將作者、書名、出版地、出版機構或書店、年份及引用頁數一一註明。期刊上的論文也將作者、期刊名稱、出版年月等註明。在引用條約時通常只列出該資料的第幾頁開始刊登這個條約，判決也是如此。如果引用了條約的某一條款，則列出該條款出現的起迄頁碼，判決如引用其某一部份，則列出其起迄頁數。
- 二、有些常用的資料為節省篇幅起見，以略字代表，如 *AJIL* 即代表 *American Journal of International Law*；中文方面著作或資料亦同，如《中國國際法年報》即代表《中國國際法與國際事務年報》。此類略字所代表之著作均列表於下。

## 英 文

- |                 |                                                                                                                                                                                                                                  |
|-----------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| <i>AJIL</i>     | <i>American Journal of International Law.</i>                                                                                                                                                                                    |
| Bevans          | Charles I. Bevans, <i>Treaties and Other International Agreements of the United States, 1776–1949</i> , 13 Vols., Washington, D.C.: U.S. Government Printing Office, 1968–1976.                                                  |
| Bishop          | William W. Bishop, Jr., <i>International Law</i> , 3rd ed., Boston: Little, Brown and Co., 1971.                                                                                                                                 |
| Bowman & Harris | M. J. Bowman and D. J. Harris, Compilers, <i>Multilateral Treaties, Index and Current Status</i> , London: Butterworths, 1984. 該書補篇 <i>Tenth Cumulative Supplement</i> , 改由英國 University of Nottingham Treaty Center 在 1993 年出版。 |
| Briggs          | Herbert W. Briggs, <i>The Law of Nations</i> , 2nd ed., New York: Appleton-Century-Crofts, 1952.                                                                                                                                 |
| Brownlie        | Ian Brownlie, <i>Principles of Public International Law</i> , 4th ed., London: Oxford University Press, 1990; 5th ed., 1998; 6th ed., 2003.                                                                                      |
| <i>BYIL</i>     | <i>British Year Book of International Law.</i>                                                                                                                                                                                   |
| <i>CTS</i>      | Clive Parry, <i>The Consolidated Treaty Series</i> , 231 Vols., Dobbs Ferry,                                                                                                                                                     |

New York: Oceana Publications, 1969–1981. 另有 Index-Guide (General Chronological List) 五卷、(Special Chronology) 二卷及 (Party Index) 五卷 (分別由 Paul Irwin, Michael A. Meyer 及 Brian H. W. Hill 編纂, 在 1979–1986 年由同一出版公司出版)。

*Encyclopedia of Public International Law* R. Bernhardt, ed., *Encyclopedia of Public International Law*, 12 Vols., Amsterdam: North-Holland Publishing Company/Elsevier Science Publishers, 1981–1990. 本套書於增補後, 另於一九九二年至二〇〇〇年間, 依字母排列順序重新出版, 共四卷。

Hackworth Green H. Hackworth, *Digest of International Law*, 8 Vols., Washington, D.C.: U.S. Government Printing Office, 1940–1944.

Harris D. J. Harris, *Cases and Materials on International Law*, 4th ed., London: Sweet & Maxwell, 1991; 5th ed., 1997; 6th ed., 2004.

Henkin Louis Henkin, Richard C. Pugh, Oscar Schachter and Hans Smit, *International Law, Cases and Materials*, St. Paul, Minn.: West Publishing Co., 1st ed., 1980; 2nd ed., 1987; 3rd ed., 1993.

Henkin 2001 Lori F. Damrosch, Louis Henkin, Richard Crawford Pugh, Oscar Schachter and Hans Smit, *International Law, Cases and Materials*, St. Paul, Minn.: West Publishing Co., Fourth Edition, 2001.

Henkin Document Basic Documents Supplement to Henkin and others, *International Law, Cases and Materials* [出版地及出版者同上], 3rd ed., 1993; 4th ed., 2001.

Hudson Manley O. Hudson, *World Court Reports*, 4 Vols., Washington, D.C.: Carnegie Endowment for International Peace, 1934–1944.

Hudson, *International Legislation* Manley O. Hudson, *International Legislation*, 9 Vols., Dobbs Ferry, New York: Oceana Publications, Inc., 1972, reprint of Carnegie Endowment for International Peace, 1931–1950 edition.

*ICJ Reports* International Court of Justice, *Reports of Judgments, Advisory Opinions and Orders* (1947–2004).

- ICLQ*      *International and Comparative Law Quarterly.*
- ILM*      *International Legal Materials.*
- ILR*      H. Lauterpacht, et al., ed., *Annual Digest and Reports of Public International Law Cases*, Vols. 1–16, London: Butterworths, 1923–1955.
- H. Lauterpacht, ed., *International Law Reports*, Vols. 17–24, London: Butterworths, 1956–1957. 自 Vol. 25 起, *ILR* 由 E. Lauterpacht 編輯; 自 Vol. 55 後, 由 E. Lauterpacht 與 C. J. Greenwood 合編, 現已出到 Vol. 126。
- Jennings and Watts      Robert Jennings and Arthur Watts, *Oppenheim's International Law*, Vol. 1, 9th ed., Introduction and Part 1, Parts 2–4, Harlow, Essex, England: Longmans Group UK Limited, 1992.
- Kirgis      Frederic L. Kirgis, Jr., *International Organizations in Their Legal Setting*, 2nd ed., St. Paul, Minn.: West Publishing Co., 1993.
- Lauterpacht-Oppenheim, Vol. 1      L. Oppenheim, *International Law*, Vol. 1, 8th ed., by H. Lauterpacht, London: Longmans, Green, 1955.
- Lauterpacht-Oppenheim, Vol. 2      L. Oppenheim, *International Law*, Vol. 2, 7th ed., by H. Lauterpacht, London: Longmans, Green, 1952.
- LNTS*      League of Nations Treaty Series.
- Moore      John B. Moore, *Digest of International Law*, 8 Vols., Washington, D.C.: U.S. Government Printing Office, 1906.
- Multilateral Treaties*      在一九四九年至一九七九年稱為 *Multilateral Treaties in respect of which the Secretary-General Performs Depositary Functions—List of Signatures, Ratifications, Accessions, etc.* as at December 31, 19〔年份〕, 每年一冊。自一九八一年開始改稱 *Multilateral Treaties Deposited with the Secretary-General—Status as at December 31, 19〔年份〕*, 每年一冊, 由聯合國出版。
- 2006 Multilateral Treaties Status*      *Multilateral Treaties Deposited with the Secretary-General* (as at 1 January 2006), in United Nations Treaty Collection Databases, <http://untreaty.un.org/ENGLISH/bible/englishin->

ternetbible/bible.asp.

O'Connell D. P. O'Connell, *International Law*, 2 Vols., 2nd ed., London: Stevens, 1970.

PCIJ *Permanent Court of International Justice.*

Recueil Des Cours Recueil Des Cours, Collected Courses of The Hague Academy of International Law. 現由 Brill Academic Publishers 出版, 到二〇〇五年共出版了三〇八卷。

Restatement American Law Institute, Restatement of the Law, the Third, The Foreign Relations Law of the United States, St. Paul, Minn.: American Law Institute Publishers, 1987, 2 Vols.

RIAA *Reports of International Arbitral Awards.*

Shaw Malcolm N. Shaw, *International Law*, 2nd ed., Cambridge, England: Grotius Publications Ltd., 1986; 3rd ed., 1991; 5th ed., 2003.

Sørensen Max Sørensen (ed.), *Manual of Public International Law*, New York: St. Martin's Press, 1968.

Starke J. G. Starke, *An Introduction to International Law*, 10th ed., London: Butterworths, 1989.

UNTS *United Nations Treaty Series.*

UNYB *Yearbook of the United Nations.* 自一九四五至一九四六年出版頭一卷, 一九四七至一九四八年為第二卷, 自一九四九年起每年一卷, 自一九六八年開始列卷數, 該年列為第二二卷。除了一九六〇到一九六五年各年由 New York: Columbia University Press 出版外, 均由聯合國自行出版。

UST *United States Treaties and Other International Agreements*, 35 Vols., Washington, D.C.: U.S. Government Printing Office, 1952–1994.

Whiteman Marjorie M. Whiteman, *Digest of International Law*, 15 Vols., Washington, D.C.: U.S. Government Printing Office, 1963–1974.

YILC *Yearbook of the United Nations International Law Commission.*

## 中 文

- 《中外條約輯編》 外交部編，《中外條約輯編》，第一編（民國十六至四十六年）；第二編（民國四十七至五十年）；第三輯〔應是用編但該書用了「輯」字〕（民國五十一至五十三年）；第四編（民國五十四至六十一年）；第五編（民國六十二至六十五年）；第六編（民國六十六至七十年）；第七編（民國七十一至七十四年）（以上各編，第二編由中央印製廠印刷，發行者不詳；第三編、第四編與第五編由臺灣中華書局發行，第一編與第六編由臺灣商務印書館發行）；第八編（民國七十五至七十九年）；第九編（民國八十至八十一年）（以上由中華民國外交部發行，正中書局經銷）；第十編（民國八十二至八十三年）；第十一編（民國八十四至八十五年）；第十二編（民國八十六至八十七年）；第十三編（民國八十八至八十九年）；第十四編（民國九十至九十一年）（以上均由中華民國外交部發行，中華民國政府出版品展售中心經銷）。
- 《中外舊約章彙編》 王鐵崖編，《中外舊約章彙編》，三冊，北京：三聯書店，一九八二年第二次印刷。
- 《中國國際法年刊》 中國國際法學會編輯，《中國國際法年刊》，北京：中國對外翻譯出版公司，一九八二年開始。
- 《中國國際法年報》 中國國際法學會編，《中國國際法與國際事務年報》，臺北：臺灣商務印書館，民國七十五年開始。
- 《外交年鑑》 外交部編，《中華民國×××年外交年鑑》，臺北：外交部，民國七十七年開始。
- 《多邊條約集》 中華人民共和國外交部條約法律司編，《中華人民共和國多邊條約集》，北京：法律出版社。第一集、第二集、第三集及第四集（均一九八七年出版）；第五集（一九九三年出版）；第六集（一九九四年出版）。

## 6 現代國際法

---

- 《現代國際法參考文件》丘宏達編輯，陳純一助編，《現代國際法參考文件》，臺北：三民，民國八十五年。
- 《奧本海國際法》王鐵崖與陳體強譯，《奧本海國際法》，四冊，北京：商務印書館，一九八一年。
- 《國際公約彙編》薛典曾、郭子雄編，《中國參加之國際公約彙編》，臺北：臺灣商務印書館，民國六十年。
- 《國際法資料選編》王鐵崖與田如萱編，《國際法資料選編》，北京：法律出版社，一九八二年。
- 《國際法辭典》日本國際法學會編，《國際法辭典》，北京：世界知識出版社，一九八五年。
- 《國際條約集》本書是中國大陸學者將一六四八年以後的一些重要條約翻譯為中文出版，將若干年的條約集為一冊，由北京世界知識出版社出版。（本人找到供寫作本書參考的有(1648-1871), (1872-1916), (1945-1947), (1948-1949), (1950-1952), (1953-1955), (1956-1957), (1958-1959), (1960-1962) 及 (1963-1965) 等各冊。）
- 《新編六法全書》林紀東、蔡墩銘、鄭玉波與古登美編纂，《新編六法參照法令判解全書》，臺北：五南圖書出版公司，民國七十九年三月修訂版。
- 《新編六法全書九十四年版》林紀東、鄭玉波、蔡墩銘、古登美、邱聰智、蘇永欽等編纂，《新編六法參照法令判解全書》，臺北：五南圖書出版公司，民國九十四年二月修訂版。

# 現代國際法

## 目 次

二版序

初版序

本書註解說明

|      |            |     |
|------|------------|-----|
| 第一章  | 國際法的概念與性質  | 1   |
| 第二章  | 國際法的淵源     | 57  |
| 第三章  | 國際法與國內法的關係 | 107 |
| 第四章  | 條 約        | 145 |
| 第五章  | 國際法的主體     | 247 |
| 第六章  | 承 認        | 315 |
| 第七章  | 國際法上的繼承    | 349 |
| 第八章  | 國籍、個人與人權   | 389 |
| 第九章  | 國家的領土      | 465 |
| 第十章  | 海洋法        | 569 |
| 第十一章 | 管 轄        | 657 |

|                     |                  |      |
|---------------------|------------------|------|
| 第十二章                | 管轄的豁免 .....      | 683  |
| 第十三章                | 國家責任 .....       | 727  |
| 第十四章                | 國家對外關係的機關 .....  | 771  |
| 第十五章                | 國際組織 .....       | 855  |
| 第十六章                | 國際爭端的和平解決 .....  | 967  |
| 第十七章                | 國際環境保護 .....     | 1035 |
| 第十八章                | 武裝衝突與國際人道法 ..... | 1061 |
| 一般索引 .....          |                  | 1107 |
| 國際條約、協定或文件索引 .....  |                  | 1169 |
| 重要判決與案例索引（中文） ..... |                  | 1191 |
| 重要判決與案例索引（英文） ..... |                  | 1197 |

# 第一章 國際法的概念與性質

|                       |    |
|-----------------------|----|
| 第一節 國際法的概念            | 3  |
| 一、國際法的定義              | 3  |
| 二、國際公法與國際私法           | 8  |
| 三、國際法與國際禮讓和國際道德       | 8  |
| 第二節 國際法的目的與範圍         | 9  |
| 一、目的                  | 9  |
| 二、範圍                  | 10 |
| 第三節 普遍性國際法規則與區域性國際法規則 | 10 |
| 一、普遍性國際法規則            | 10 |
| 二、區域性國際法規則            | 12 |
| 第四節 國際法的歷史            | 13 |
| 一、古代與中古               | 13 |
| 二、現代國際法的出現及其學派        | 16 |
| 三、二十世紀上半期的國際法         | 23 |
| 四、第二次世界大戰後的國際法及其學說    | 24 |
| 五、對國際法體系的挑戰與後冷戰時期的國際法 | 28 |
| 第五節 國際法的法律性質與其效力的根據   | 33 |
| 一、國際法的法律性質            | 33 |
| 二、國際法的拘束力的根據          | 35 |
| 三、國際法上的制裁             | 38 |

|                      |    |
|----------------------|----|
| 第六節 國際法的編纂 .....     | 43 |
| 一、概 說 .....          | 43 |
| 二、聯合國與國際法的編纂 .....   | 45 |
| 第七節 國際法輸入中國的經過 ..... | 48 |
| 一、古 代 .....          | 48 |
| 二、國際法的輸入中國 .....     | 49 |
| 三、清代的國際法學 .....      | 53 |