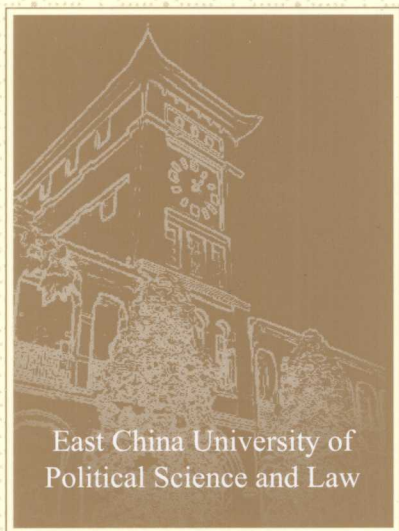




复校三十周年庆典文丛



1972-2007年中美之间的 条约法问题研究

以构建和谐中美关系为视角

王勇 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



复校三十周年庆典文丛

1972-2007年中美之间的 条约法问题研究

以构建和谐中美关系为视角



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

1972~2007 年中美之间的条约法问题研究:以构建和谐中美关系为视角/王勇著. 北京:法律出版社,2009.9

(华东政法大学复校三十周年庆典文丛)

ISBN 978-7-5036-9828-6

I. 1… II. 王… III. ①中美关系—双边条约—研究—1972~2007 ②中美关系—治外法权—研究—1972~2007
IV. D829.15 D829.12

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 146241 号

1972~2007 年中美之间的条约法问题
研究——以构建和谐中美关系为视角

王 勇 著

责任编辑 高 山
装帧设计 乔智炜

© 法律出版社·中国

开本 A5

印张 8 字数 217 千

版本 2009 年 9 月第 1 版

印次 2009 年 9 月第 1 次印刷

出版 法律出版社

编辑统筹 学术·对外出版分社

总发行 中国法律图书有限公司

经销 新华书店

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

责任印制 陶 松

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85388843

重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636

北京分公司/010-62534456

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5036-9828-6

定价:25.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

纪念,以学术的名义

——华东政法大学复校三十周年庆典文丛总序

忆往昔,桃李不言,自有风雨话沧桑。1952年6月,经华东军政委员会批准,华东政法学院由原圣约翰大学、复旦大学、南京大学、东吴大学、厦门大学、沪江大学、安徽大学等9所院校的法律系、政治系和社会系等合并组建成立。其后由于历史原因,于1958年和1972年两度停办,1979年经国务院批准复校。2007年3月,经教育部批准,华东政法学院正式更名为华东政法大学。2009年系华东政法大学复校三十周年。

自20世纪50年代从华政的红墙绿瓦中走出新中国第一批政法干部开始,五十多年来,学校在办学条件、办学规模、办学层次、队伍建设、学科建设、科学研究等方面均取得了飞速发展。目前,学校设有长宁、松江两个校区,占地面积1300余亩,是“教育部依法治校示范校”、“国家语言文字规范化示范校”、“上海市文明单位”、“上海市建筑保护单位”、“上海市花园单位”、“国家司法考试阅卷基地”。学校设有22个

本科专业,18个硕士点,2个专业学位点,10个博士点,1个博士后流动站;拥有法学一级学科硕士、博士学位授予权;1个国家重点学科、1个国家级教学团队,3门国家级精品课程。学校在教育部的教学评估中两次获评优秀,毕业生司法考试通过率在全国名列前茅,被誉为“法学教育的东方明珠”。

复校三十年来,华政披星戴月,风雨兼程,赢得桃李满天下,更在中国的法制现代化进程中,留下了浓墨重彩的一笔。而华政的莘莘学子,也见证着学校各方面的长足发展。硬件方面,从帐篷办学到长宁校区的精致典雅,再到松江校区的恢宏大气且美轮美奂;软件方面,从实现上海市法学博士点零的突破,到一举拿下法学一级学科博士点、获得非法学专业硕士学位授予权,再到填补上海市法学国家重点学科零的空白,2009年国家社科基金课题法学类立项数名列全国第一。而2007年3月,华政更名大学的成功,更标志着学校从此踏上了多科性特色大学的新的征程。

此番出版复校三十周年庆典文丛,华政并未走“遍寻成功校友、为其寻章摘句并编撰成册”之路径,而想虚中求实,为青年教师提供出版著作、展示才华之机会。故而,入选本文丛的,绝大多数是并不拥有教授职称的青年学者。华政奖掖才俊、提携后学之美意,尽在其中矣!

值此华政复校三十周年之际,谨祝这颗法学教育的东方明珠更加光彩夺目!

华东政法大学复校三十周年庆典文丛编委会

2009年9月

维系和谐中美关系的国际法纽带(代序言)

1972年至2007年的中美关系是当代中外关系史上很出彩的一页,它既见证了中美关系的冷热亲疏,又预示着中美关系未来的发展轨迹。更为重要的是,在这一时代背景下,冷战结束,和平、发展、人权和安全等传统和非传统理念深入人心,构建和谐中美关系成为中美两国人民的共同愿望。因此,研究中美这一时期相互间的条约法问题,具有鲜明的时代意义和较高的研究价值,又对如何构建和谐中美关系具有启示与推进作用。

据本书作者的统计,中美1972年至2007年缔结的双边条约约为109个,1972年至2007年在中美之间现行有效的多边条约已达160个。中美之间的条约既是中美之间的外交关系、经贸关系和科技文化关系等诸多关系的综合表现形式,又是维系和稳定整个中美关系的法律基础。中美条约的谈判、签字、批准、生效、加入、登记、适用、解释等必须在符合公认的国际法原则和《维也纳条约法公约》的前提下进行,同时也在一定程度上受到中美两国相关国内法的规制。但是中美在条约法问题上确实存在一些分歧,尤其是在

“中美三个联合公报”的法律性质问题上争议最大。因此,研究中美条约法问题,既能为中美之间的条约法律关系的进一步发展创造良好的条件,又能为中美外交、经贸、科技文化等关系的顺利开展提供更大的动力。另一方面,1972年至2007年,中美之间的许多重大事件几乎都涉及中美条约法,如“台湾法律地位问题”、“美国售台武器问题”、1980年至今的中美纺织品贸易争端问题、1990年至今的中美知识产权争端问题等。通过对上述个案的分析,可以总结和提炼出中国如何在外交实践中更好地运用国际法特别是条约法处理两国外交纠纷的经验,从而更好地维护中国的国家利益,并且推动中美两国关系在国际法的基础上健康和谐地发展。另外需要指出的是,中美条约法是当今构建和谐中美关系的国际法保障。具体来讲,中美条约法对于和谐中美条约关系的构建具有规范的作用、协调的作用、指引的作用、保护的作用和强制的作用等。又由于中美条约涉及中美两国外交、领事、经贸、文化、教育、邮政、交通、通信等诸多领域,那么中美条约法的保障作用显然涉及全方位的中美关系。从深层次上说,中美关系是目前世界上最重要的国家关系之一,中美关系在条约法的架构内理性健康地和谐发展以及中美两国妥善运用条约法处理两国的重大争议,对于中国而言是从国际法学角度深入贯彻落实科学发展观,努力建立中美国际合作的法律机制,并创造我国和平发展的良好国际环境的战略性举措。

本书是作者在复旦大学博士后出站报告的基础上修改完成的,亦是作者承担的教育部2008年青年课题的最终研究成果。本书在以下三个方面具有显著的特色:

第一,本书在体系结构上采取了理论与实证有机结合的谋篇布局。本书先从1972年至2007年中美条约关系与中美条约法问题的概述谈起,然后从以下四个角度具体展开研究。一是1972年至2007年中美双边条约的缔约问题。二是1972年至2007年中美双边条约的国内执行

问题。三是中美三个联合公报的法律性质问题。四是1972年至2007年中美重大争端的条约法思考,包括了(1)中美关于美国对台军售问题争议的条约法思考;(2)中美纺织品贸易争端的条约法思考;(3)中美知识产权争端的条约法思考三个具体的问题。

第二,本书在写作时综合采取了多种研究方法。(1)全面研究和重点研究相结合的方法。即全面研究从1972~2007年中美条约关系的宏观脉络,又选取在中美之间的一些重要的条约进行典型解剖。比如1972年的《上海公报》、1979年的《建交公报》、1982年的《八·一七公报》等进行了专项研究,起到了点面结合、突出重点之效果。(2)采取以国际法学为主,兼用历史学、国际政治学和国际关系学分析相结合的方法。主要从国际条约法的角度揭示中美条约的法律问题,又从历史学的角度对中美这35年的条约关系作理性而细致的回顾,还从国际政治学和国际关系学的高度揭示出中美条约法问题的深层次原因。(3)实证分析的方法。几乎对于每一个中美条约法问题,都注意尽可能地该条约规定的本身以及辅助资料、法院判例、中美履约的实践和法学家学说等多个视角进行论证。(4)数据统计的方法。作者用数据表图的形式列出中美双边条约中政治类、科技类、经济类、海事类条约等的比重,作者还很有创意地排查了中美双边条约中的“条约”、“协定”、“协议”等各种名称的使用情况,以反映中美双边条约的缔结的形式特点。(5)比较分析的方法。在研究中美双边条约关系时,作者以同一时期,中国与其他国家的双边条约数量和实施状况作比较,揭示出中美双边条约关系比之中国与其他国家双边条约关系的相对重要性及其与众不同的特点。

第三,本书作者十分讲究材料的新颖性和内容的深入度。本书在国内第一次系统地对中国认可的中美35年来的双边条约、1972~2007年中美同为缔约方且有效之多边条约进行了整理和评析,也是在国内首次对美国参议院和国务院认可有效之中美双边条约和中美同为缔约

方的多边条约进行了整理和评析。本书的内容层层递进,颇具深度。本书指出中美条约法包含一系列的环节:条约的缔结是中美条约法的起点,条约的遵守是中美条约法的核心,条约的解释是中美条约法的突出方面,条约的修订是中美条约法的重要环节,条约的无效或终止是中美条约法的终点。这些环节唯有在符合条约法规则的条件下,才能规范中美条约。本书还指出,中国在处理中美重大事件中,应该更加重视中美条约法,增强运用中美条约法的灵活性,这样可以在国际社会赢得主动,从而更好地维护国家利益。本书还指出,中美条约法是构建和谐中美关系的必要保障。中美条约法既保障着和平稳定中美关系的建立,又为中美两国的经济共荣和政治互信,乃至确立高层次通畅关系提供长期而有力的法律支撑。

曾有一种流行的倾向,只看重中美之间的政治、经济关系,而轻视甚至忽视中美之间的既有法律关系。不懂得如何充分利用后者,去维护和促进中美政、经关系。这种不当的见解,推而广之,也延伸到对“一个中国”框架下的中国大陆与港、澳、台的关系的评判。此倾向的国际成因是冷战思维阴影挥之不去,国内成因则是数千年法制观念的淡薄及其“人治”取代“法治”的痼疾。唯有真正打破这一倾向,才能朝构建和谐和统一的中国以及构建包括和谐中美关系在内的和谐世界大步前进。但愿本书的付梓,能起到这种积极而影响久远的作用。

本书作者是国内为数不多的关注条约法研究的青年学者之一,已出版过一部条约适用法专著,这是他的第二本关于条约法的力作。作为其硕士研究生和博士研究生的指导教师,衷心希望他在条约法理论与实践研究的道路上跨出更矫健的步伐,成果累累,续写辉煌。

周洪钧于上海长宁华政园

2009年8月5日

目 录

绪论 001

第一章 1972~2007 年中美条约关系与条约法问题

概述 010

第一节 1972~2007 年中美条约关系概况 010

第二节 1972~2007 年中美双边条约关系简史 014

第三节 1972~2007 年中美之间的条约法问题概述 032

本章小结 035

第二章 1972~2007 年中美双边条约的缔约问题研究 037

第一节 1972~2007 年中美双边条约的缔约问题概述 037

第二节 1972~2007 年中美双边条约的缔约特点之分析 049

第三节 完善中美双边条约缔约问题的若干建议 061

本章小结 068

第三章 1972~2007 年中美双边条约的国内执行问题研究 070

第一节 1972~2007 年中美双边条约在国内执行问题概述 070

第二节 1972~2007 年中美双边条约在中国执行问题研究 076

第三节 1972~2007 年中美双边条约在美国执行问题研究 084

本章小结 089

第四章 中美三个联合公报的法律性质问题研究 091

第一节 中美关于三个联合公报法律性质的争议 091

第二节 中美三个联合公报是国际法上有拘束力的条约 098

第三节 解决中美三个联合公报争议问题的法律对策 116

本章小结 119

第五章 1972~2007 年中美重大争端的条约法思考 121

第一节 中美关于美国对台军售问题争议的条约法思考 121

第二节 中美纺织品贸易争端的条约法思考 128

第三节 中美知识产权争端的条约法思考 138

本章小结 149

第六章 和谐中美关系的构建与中美条约法的保障 151

第一节 构建和谐中美关系的理性分析 151

第二节 中美条约法保障和谐中美关系构建的理论分析 171

第三节 中美条约法对和谐中美关系构建的具体保障作用 179

本章小结 188

参考文献 191

附录一:中美双边条约一览表(1972~2007 年) 203

附录二:中美同为缔约国且在 1972~2007 年间有效之多边条约
一览表 211

附录三:美国国务院认可有效之中美双边条约(1972~2007 年)一览表 237

后记 244

绪 论^①

一、国内外相关研究现状述评

1. 国内现有的研究状况和研究成果。到目前为止,国内还没有人对这个选题进行过专门研究。已有的研究分为以下几种:(1)仅从国际关系的角度宏观地研究中美关系的历史进程,这种研究比较多。例如,陶文钊:《中美关系史(1972—2000)》,上海人民出版社2004年版。再如,杨洁勉:《后冷战时期的中美关系:分析与探索》,上海人民出版社1997年版。(2)研究中美某一方面的关系。例如,陈继勇:《美国新经济周期与中美经贸关系》,武汉大学出版社2004年版。(3)宏观地研究中美关系与国际法。例如,杨和平:《20世纪中美关系与国际法》,巴蜀出版社2002年版。(4)研究中美之间的某个条约。例如,陶文钊:“1946年中美商约——战后美国对华政策中经济因素个案研究”,载《近代史研究》1993年第2期。

^① 本书系教育部2008年青年课题“1972—2007年中美之间的条约法及其与构建和谐中美关系研究”(08JC820017)的最终研究成果。

(5) 台湾学者赵进勇曾对中美之间从 1842 年到 1943 年的条约关系和外交实践进行研究, 出版了英文版的著作:《Chinese diplomatic practice and treaty relations (1842—1943) with special reference to the period of qing-dynasty》, (台北) 中国文化服务出版社 1955 年版。

2. 国外的研究情况。到目前为止, 国外的学者还没有人对这个选题进行专门的研究。国外的学者主要是对 1949 年之前的中美条约关系进行研究。例如, (1) 日本学者 Min-chien Tuk Zung 对 1888 年间的中国与外国(包括美国)的条约义务进行研究, 出版了英文版著作:《The legal obligations arising out of treaty relations between China and other states》, 商务印书馆 1917 年版。(2) 美国学者 Dettmann, Jeffrey Alan 对 1885—1888 年在美国西北部排华的国际政策和国际法的研究,《Anti-Chinese violence in the American Northwest: from community politics to the international diplomacy, 1885—1888 (Wyoming)》, Ann Arbor, Mich.: UMI, 2003。此外, 还有些外国学者对中美之间的某一个条约做过专题研究。

综上, 从国内外的研究情况来看, 本书是第一次以国际法为主, 结合历史学、国际政治、国际关系学对中美 35 年来的条约法问题进行研究的著作, 并且揭示出其对于构建和谐中美关系的保障作用。

二、本书的理论意义和实践价值

本书的研究价值主要体现在四个方面:

首先, 1972~2007 年的中美关系是当代中美关系史上最重要的一页, 它既见证了中美关系的冷热亲疏, 也预示着中美关系未来的发展方向。更为重要的是, 在这一时代背景下, 冷战结束, 和平、发展和人权深入人心, 构建和谐中美关系成为中美两国人民的共同愿望。因此, 在这一背景下研究中美条约法问题, 既具有鲜明的时代意义和较高的研究

价值,又对如何构建和谐中美关系具有重要的启示。

其次,根据本人的统计,中美 1972 ~ 2007 年缔结的双边条约已达 109 个,1972 ~ 2007 年在中美之间现行有效的多边条约已经达到了 160 个。中美之间的条约既是中美之间的外交关系、经贸关系和科技文化关系等诸多关系的综合表现形式,又是整个中美关系的法律基础,对于中美关系的正常发展起着至关重要的作用。中美条约的谈判、签字、批准、生效、加入、登记、适用、解释等必须在符合公认的国际法原则和《维也纳条约法公约》的基础上进行,同时也在一定程度上受到中美两国相关国内法的规制。但是,中美双方在一些条约法问题上确实存在一些分歧,尤其是在中美三个联合公报的法律性质问题上争议最大。因此,研究中美条约法问题,既能为中美之间的条约法律关系的进一步发展创造良好的条件,又能为中美外交、经贸、科技文化等关系的顺利开展创造一定的条件。

再次,1972 ~ 2007 年,中美之间的许多重大事件几乎都涉及中美条约法。例如,美国售台武器问题涉及中美三个联合公报的法律性质和执行的问题;1998 年的“炸馆事件”涉及《维也纳外交关系公约》的执行问题;2001 年的“中美南海撞机事件”涉及《中美领事条约》的适用问题;1980 年至今的中美纺织品贸易争端问题涉及中美多个纺织品贸易协议的解释和执行问题;1990 年至今的中美知识产权争端涉及中美多个知识产权协定的解释和执行的问题;而 2000 年小布什上台以后美国在中美条约方面多次单边主义的做法则是严重违反《维也纳条约法公约》的。通过对上述个案的分析,可以总结和提炼出中国如何在外交实践中更好地运用国际法特别是条约法处理两国外交纠纷的规律和经验,从而更好地维护中国的国家利益,并且推动中美两国关系在国际法的基础上健康和谐地发展。

最后,作为国际法重要组成部分的中美条约法是构建和谐中美关

系的保障。具体来讲,中美条约法对于和谐中美条约关系的构建具有规范的作用、协调的作用、指引的作用、评价的作用、保护的作用和强制的作用等。又由于中美条约涉及中美两国外交、领事、经贸、文化、教育、邮政、交通、通信等各个领域,中美条约法的保障作用显然是涉及全方位的中美关系。从深层次上说,中美关系是当今世界最重要的国家关系之一,中美关系在条约法的架构内理性健康地发展以及中美两国妥善运用条约法处理两国的重大争议,是从国际法学角度深入贯彻落实科学发展观,努力建立中美国际合作的法律机制,并创造中国发展的良好的国际环境的重要方式。

三、本书的体系结构

本书从1972~2007年中美条约关系与中美条约法问题的概述谈起,从以下四个方面具体展开研究:第一,1972~2007年中美双边条约的缔约问题研究。第二,1972~2007年中美双边条约的国内执行问题研究。第三,中美三个联合公报的法律性质问题研究。第四,1972~2007年中美重大争端的条约法思考,包括了以下三个问题:(1)中美关于美国对台军售问题争议的条约法思考。(2)中美纺织品贸易争端的条约法思考。(3)中美知识产权争端的条约法思考。在此基础上,本书揭示了中美条约法对于构建和谐中美关系的保障作用。

四、本书的基本思路和研究方法

(一)本书的基本思路

本书将以我国外交部编写的《中华人民共和国条约集》(1972~2006)、笔者整理的“中美多边条约集”以及美国国务院认可有拘束力之中美双边条约为主要资料,以中美自1972年以来的历次会谈记录、会

晤报道、背景资料、历史回顾为补充资料,以《维也纳条约法公约》和公认的国际法原则为主要法律依据,以中美两国相关的国内法和中美条约当中的条约法规则为补充法律依据展开研究。其中,中美双边条约所涉及的条约法问题是本书的研究重点。通过对中美条约中的缔约程序问题、缔约形式问题、条约国内执行问题等做深入的分析和探讨,从中总结出一般规律为我所用。此外,本书还结合个案做具体的分析,包括了中美三个联合公报的法律性质问题、中美重大争端的条约法思考等,从而提出具体的对策以指导我国的外交实践,并将此上升到理论的高度,为和谐中美关系的构建提供重要的保障。

(二)基本的研究方法

1. 全面研究和重点研究相结合的方法。既全面研究从1972~2007年中美条约关系的宏观脉络及特点,又选取在中美条约中的一些重要的条约进行重点的研究。比如,对1972年的《中华人民共和国和美利坚合众国联合公报》(以下简称《上海公报》)、1979年的《中华人民共和国和美利坚合众国关于建立外交关系的联合公报》(以下简称《建交公报》)、1982年的《中华人民共和国和美利坚合众国联合公报》(以下简称《八·一七公报》)、1980年的《中美领事条约》等进行专项研究。这样起到了点面结合、突出重点之效果。

2. 采取以国际法为主,历史分析、国际政治分析和国际关系分析相结合的方法。既主要从国际条约法的角度揭示中美条约的法律问题和履约特点,又从历史的角度对中美35年的条约关系做理性而细致的回顾分析,还从国际政治和国际关系的高度揭示出中美条约法问题的深层次原因。

3. 实证分析的方法。对于每一个中美条约法问题的分析,都注意尽可能地从中美条约规定的本身、辅助资料、法院判例、中美履约的实

践和法学家学说等多个角度进行分析论证。

4. 采取数据统计分析的方法。笔者用数据列表的形式列出中美双边条约中政治类条约、科技类条约、经济类条约、海事类条约等的比重情况,通过统计分析的方法更好地反映中美双边条约关系的特点;笔者还用数据列表的形式分析中美双边条约中的“条约”、“协定”、“协议”等各种名称的使用情况,以反映中美双边条约的缔约形式特点。

5. 采取比较分析的方法。在研究中美双边条约关系时,笔者以同一时期中国与其他国家的双边条约数量和双边条约关系做比较,揭示出中美双边条约关系在中国与世界其他国家双边条约关系中的相对重要性及其与众不同的特点。

五、本书所涉的主要材料

(一)《中华人民共和国条约集》所收入的中美双边条约作为基本的条约材料

《中华人民共和国条约集》一直由中华人民共和国外交部编辑,是以中国外交部名义进行的、按照年度方式连续出版的、系统刊载自 1949 年以来中华人民共和国缔结条约文件的官方出版物,具有高度的官方权威性。^①

1990 年之前,中国虽然没有专门的法规提到《中华人民共和国条约集》的性质,但在 1951 年,当时法定的中国最高权力机关中央人民政府委员会批准颁行的《中央人民政府关于与外国订立条约、协定、议定书、

^① 这一点在《中华人民共和国条约集》本身的出版说明中也可以得到印证。《中华人民共和国条约集》在第 1 集(1957 年 3 月出版)的出版说明中载明:“本集收集了 1949—1951 年中华人民共和国同外国签订的 33 个条约。”1987 年出版的第 29 集出版说明也称:“本集收录了中华人民共和国在 1982 年同外国或国际组织签订的 78 个条约性文件。”这里的条约和条约性文件的含义应该是相同的。