

首都经济贸易大学·法学前沿文库  
主编 / 张世君

# 从权力到人道： 一部战争法史（古代—1977）

朱路 著

From Power to Humanity:

A History of the Law of War (Ancient Times - 1977)


Law

首都经济贸易大学·法学前沿文库

# 从权力到人道： 一部战争法史（古代—1977）

朱路 著

From Power to Humanity:  
A History of the Law of War (Ancient Times - 1977)

 中国政法大学出版社  
2024·北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
  2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

### 图书在版编目 (CIP) 数据

从权力到人道：一部战争法史：古代—1977 / 朱路著. -- 北京：中国政法大学出版社, 2024. 10.  
ISBN 978-7-5764-1842-2  
I . D995-091  
中国国家版本馆 CIP 数据核字第 2024VA9580 号

---

出 版 者	中国政法大学出版社
地 址	北京市海淀区西土城路 25 号
邮寄地址	北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088
网 址	<a href="http://www.cuplpress.com">http://www.cuplpress.com</a> (网络实名：中国政法大学出版社)
电 话	010-58908441(编辑部) 58908334(邮购部)
承 印	保定市中画美凯印刷有限公司
开 本	880mm×1230mm 1/32
印 张	14.25
字 数	320 千字
版 次	2024 年 10 月第 1 版
印 次	2024 年 10 月第 1 次印刷
定 价	59.00 元

首都经济贸易大学·法学前沿文库

Capital University of Economics and Business Library, Frontier

主 编 张世君

文库编委 高桂林 金晓晨 焦志勇 李晓安  
米新丽 沈敏荣 王雨本 谢海霞  
喻 中 张世君

## 总 序

首都经济贸易大学法学学科始建于 1983 年。1993 年开始招收经济法专业硕士研究生。2006 年开始招收民商法专业硕士研究生。2011 年获得法学一级学科硕士学位授予权，目前在经济法、民商法、法学理论、国际法、宪法与行政法等二级学科招收硕士研究生。2013 年设立交叉学科法律经济学博士点，开始招收法律经济学专业的博士研究生，同时招聘法律经济学、法律社会学等方向的博士后研究人员。经过 30 年的建设，首都经济贸易大学几代法律人的薪火相传，现已经形成了相对完整的人才培养体系。

为了进一步推进首都经济贸易大学法学学科的建设，首都经济贸易大学法学院在中国政法大学出版社的支持下，组织了这套“法学前沿文库”，我们希望以文库的方式，每年推出几本书，持续地、集中地展示首都经济贸易大学法学团队的研究成果。

既然这套文库取名为“法学前沿”，那么，何为“法学前沿”？在一些法学刊物上，常常可以看到“理论前沿”之类的栏目；在一些法学院校的研究生培养方案中，一般都会包含一门叫作“前沿讲座”的课程。这样的学术现象，表达了法学界的一个共同旨趣，那就是对“法学前沿”的期待。正是在这样的期待中，我们可以发现值得探讨的问题：所以法学界一直都在苦苦期盼的“法学前沿”，到底长着一张什么样的脸孔？

首先，“法学前沿”的实质要件，是对人类文明秩序做出了新的揭示，使人看到文明秩序中尚不为人所知的奥秘。法学不同于文史哲等人文学科的地方就在于：宽泛意义上的法律乃是规矩，有规矩才有方圆，有法律才有井然有序的人类文明社会。如果不能对千差万别、纷繁复杂的人类活动进行分门别类的归类整理，人类创制的法律就难以妥帖地满足有序生活的需要。从这个意义上说，法学研究的实质就在于探寻人类文明秩序。虽然，在任何国家、任何时代，都有一些法律承担着规范人类秩序的功能，但是，已有的法律不可能时时处处回应人类对于秩序的需要。“你不能两次踏进同一条河流”，这句话告诉我们，由于人类生活的流动性、变化性，人类生活秩序总是处于不断变换的过程中，这就需要通过法学家的观察与研究，不断地揭示新的秩序形态，并提炼出这些秩序形态背后的规则——这既是人类生活和谐有序的根本保障，也是法律发展的重要支撑。因此，所谓“法学前沿”，乃是对人类生活中不断涌现的新秩序加以揭示、反映、提炼的产物。

其次，为了揭示新的人类文明秩序，就需要引入新的观察视角、新的研究方法、新的分析技术。这几个方面的“新”，可以概括为“新范式”。一种新的法学研究范式，可以视为“法学前沿”的形式要件。它的意义在于，由于找到了新的研

究范式，人们可以洞察到以前被忽略了侧面、维度，它为人们认识秩序、认识法律提供了新的通道或路径。依靠新的研究范式，甚至还可能转换人们关于法律的思维方式，并由此看到一个全新的秩序世界与法律世界。可见，法学新范式虽然不能对人类秩序给予直接的反映，但它是发现新秩序的催生剂、助产士。

再其次，一种法学理论，如果在既有的理论边界上拓展了新的研究空间，也可以称之为法学前沿。在英文中，前沿（frontier）也有边界的意义。从这个意义上说，“法学前沿”意味着在已有的法学疆域之外，向着未知的世界又走出了一步。在法学史上，这种突破边界的理论活动，常常可以扩张法学研究的范围。譬如，以人的性别为基础展开的法学研究，凸显了男女两性之间的冲突与合作关系，就拓展了法学研究的空间，造就了西方的女性主义法学；以人的种族属性、种族差异为基础而展开的种族批判法学，也为法学研究开拓了新的领地。在当代中国，要拓展法学研究的空间，也存在着多种可能性。

最后，西方法学文献的汉译、本国新近法律现象的评论、新材料及新论证的运用……诸如此类的学术劳作，倘若确实有助于揭示人类生活的新秩序、有助于创造新的研究范式、有助于拓展新的法学空间，也可宽泛地归属于法学理论的前沿。

以上几个方面，既是对“法学前沿”的讨论，也表明了本套文库的选稿标准。希望选入文库的每一部作品，都在法学知识的前沿地带做出新的开拓，哪怕是一小步。

喻中

2013年6月于首都经济贸易大学法学院

# 目 录

## CONTENTS

### 第一章 希腊罗马世界的宗教与战争 ... 1

#### 第一节 希腊罗马世界的战争 ... 2

一、希腊人和“野蛮人”的二元对立和作为竞赛的战争 ... 2

二、希腊的宗教和战争 ... 10

三、追求绝对胜利的罗马战争及其维系机制 ... 19

四、“祭司团法”和罗马战争的法律维度 ... 37

#### 第二节 基督教和罗马帝国 ... 48

一、《旧约》和《新约》中的战争叙事 ... 49

二、罗马的原始宗教和罗马帝国对基督教的迫害 ... 57

三、《米兰敕令》和作为新的帝国宗教的基督教 ... 68

### 第二章 中世纪垄断和控制战争的努力 ... 80

#### 第一节 中世纪的战争和正义战争学说 ... 82

一、中世纪的正义战争学说 ... 82

二、垄断战争的尝试：公战和私战之分 ... 90

三、教会试图控制战争：“上帝的和平”与“上帝的休战” ... 97

四、围城战的规则和对特定武器的限制 ... 107

#### 第二节 骑士、纹章法和雇佣军 ... 116

- 一、 骑士的兴起和消失 ... 118
- 二、 骑士精神和纹章官 ... 131
- 三、 纹章法和赎金法 ... 139
- 四、 雇佣军及其对常备军的推动 ... 152

### 第三章 近现代时期战争法的演变 ... 166

#### 第一节 文艺复兴时期 ... 168

- 一、 正义战争学说的转变和战时法的凸显 ... 169
- 二、 宣战方式的变化：新大陆和旧大陆 ... 175
- 三、 军队和平民两分法的出现 ... 189

#### 第二节 殖民地战争、法国大革命时期的战争和拿破仑战争 ... 197

- 一、 七年战争 ... 199
- 二、 美国独立战争 ... 208
- 三、 法国大革命时期的战争 ... 216
- 四、 拿破仑战争 ... 242

### 第四章 “漫长的十九世纪” 和战争法的突进 ... 248

#### 第一节 连绵不绝的战争及其对战争法的推动 ... 249

- 一、 克里米亚战争和《巴黎宣言》 ... 249
- 二、 美国内战和《利伯守则》 ... 258
- 三、 红十字国际委员会的成立和“日内瓦法” 的出现 ... 272
- 四、 普法战争和布鲁塞尔会议 ... 277
- 五、 布尔战争和游击战 ... 295

#### 第二节 1899 年和 1907 年海牙和会 ... 298

- 一、 1899 年海牙和会 ... 299

二、 1907 年海牙和会 ...	311
三、 两次海牙和会与“文明国家” 的战争法 ...	322
<b>第五章 20 世纪的两次世界大战和两次外交会议 ...</b>	<b>339</b>
<b>第一节 第一次世界大战 ...</b>	<b>341</b>
一、 比利时中立之破坏 ...	341
二、 封锁、无限制潜艇战和报复 ...	349
三、 齐柏林飞艇、火焰喷射器和毒气 ...	358
<b>第二节 第二次世界大战和两次日内瓦外交会议 ...</b>	<b>362</b>
一、 第二次世界大战和 1949 年日内瓦外交会议 ...	364
二、 1974 年至 1977 年日内瓦外交会议 ...	376
<b>结 论 ...</b>	<b>392</b>
<b>参考文献 ...</b>	<b>407</b>
<b>后 记 ...</b>	<b>443</b>

## 希腊罗马世界的宗教与战争

欧洲在近现代国际法的形成和发展过程中起到了十分重要的作用，战争法作为国际法的一部分自然也是如此。二战之前，战争法是按照欧洲国家间的战争模式和现实量身打造的，例如，民族国家通过其军队进行大规模对抗、不具有战斗员特权的人不得从事战斗行为否则即为非法等。20世纪是战争法编纂和发展最密集、最迅速的世纪，无论是讨论达成《巴黎会议关于海上若干原则的宣言》（以下简称《巴黎宣言》）的1856年巴黎和会，还是大规模签订战争法条约的1899年和1907年的两次海牙和会，在与会的国家中，欧洲国家不仅数量居多，而且发挥了决定性的影响，起到了主导作用，而欧洲国家及与其有密切联系的美洲国家，无论是信仰天主教、东正教还是新教，都是基督教国家。通过1856年《巴黎宣言》的7个国家中，仅有奥斯曼土耳其不是纯粹的欧洲国家，也不是基督教国家；1899年第一次海牙和会上的26个与会国中，有19个欧洲国家，如果把美国和墨西哥这两个信仰基督教，与欧洲渊源深厚的美洲国家排除，就只有中国、波斯（今伊朗）、日本、暹罗（今泰国）、奥斯曼土耳其（今土耳其）这5个非欧洲、非基督教国家；1907年第二次海牙和会上的44个与会国中，有20个欧洲国家，如果把美国等19个美洲国家

排除，也同样只有上述中国、波斯等 5 个非欧洲、非基督教国家。

欧洲和基督教在战争法发展过程中起到了实质性影响，但基督教最初的教义决绝地反对暴力、反对战争，只是在罗马帝国后期，这种立场才发生大转向。包括欧洲在内的西方文明源于古希腊、古罗马，希腊罗马世界的战争惯例如何，对于欧洲在后来千百年中如何逐渐塑造战争法也有着不可抹去的影响。本章将分析希腊罗马世界的战争观念以及基督教对战争法产生了哪些影响。

## 第一节 希腊罗马世界的战争

古希腊和古罗马时代的战争都相当频繁，希腊城邦国家十分关注自己的生死存亡，彼此之间既为争夺平原而战，也为争夺商路而战，还为保卫边界而战。而“罗马的故事几乎和其军队的故事一模一样”。〔1〕罗马起初只是意大利众多城邦国家中不起眼的的一个，但其靠着组织、训练、装备皆有素的军队不断征战、开疆拓土，不仅在意大利的城邦国家中脱颖而出，而且慢慢变成幅员辽阔的庞大帝国。希腊和罗马虽然在诸多方面有着传承关系，但在关于战争的理念、制度、技术和方式等方面并不完全相同。

### 一、希腊人和“野蛮人”的二元对立和作为竞赛的战争

公元前 6 世纪中期，波斯人建立了庞大的阿契美尼德王

---

〔1〕 David J. Breeze, *The Roman Army*, Bloomsbury Academic, 2016, p. 15.

朝，波斯帝国的疆域从埃及延伸至中亚，从印度河（Indus River）延伸到爱琴海，波斯人第一次实现了对小亚细亚西海岸的统治，甚至巴尔干的部分地区也在其统治之下。半个世纪之后，波斯帝国西部边境爱琴海沿岸最初平淡无奇的各希腊城邦小国，尤其是其中最大的城邦雅典，在政治组织、军事调动和行动能力方面达到了一定水平，成为一股新兴势力。“希波战争”即公元前499年至公元前449年间波斯帝国与希腊城邦之间爆发的一系列战争，“这是东西方的第一次斗争，最终以希腊人的胜利而告终”，“这些胜利不仅改变了希腊世界的坐标，而且把他们推至了一个全新的位置。眨眼之间，雅典由一个蕞尔小邦发展为统治世界的霸主。”〔1〕

无论将希波战争视为西方文明的重要转折点，还是认为其开启了古典文明时代，基本共识是希波战争使得希腊文明更加明确地定义了自己。少数希腊城邦攻击强大的波斯帝国，带来了突如其来、颇为意外的胜利，不仅大大增强了希腊的自信，而且迫使希腊对自己进行再定位并审视自己的胜利。换言之，就是审视较弱的一方获胜的原因为何，未来的前景又是怎样，胜利是否能够持续。面对波斯人，希腊人一向自视甚高，“他们之前总觉得自己的自由制度优于东方的专制制度……亚细亚的统治者用严刑拷打和鞭笞来迫使人们服从；希腊人通过辩论和说服来做出决定，然后齐心行动如同一人”。希腊人在公元前480年的萨拉米斯（Salamis）海战和公元前479年的普拉提亚（Plataea）战役中大败波斯军队确认了希腊人的这种印象，

---

〔1〕〔德〕克里斯蒂安·迈耶：《自由的文化：古希腊与欧洲的起源》，史国荣译，文化发展出版社2019年版，第26—27页。

“自由和理性战胜了专制和恐惧”，<sup>〔1〕</sup>希腊人笃信自己比波斯人这样的“野蛮人”优越许多。希腊人关于世界和其在世界中的地位及其权力的最终思考结果是，希腊人和波斯人甚至整个东方处于对立状态，这种对立同时也是“希腊人”和“野蛮人”的对立，是敬畏神灵、恪守自然法则的希腊人和亵渎神明、傲慢狂妄的波斯人的对立，<sup>〔2〕</sup>是希腊的自由和波斯的专制之间的对立，<sup>〔3〕</sup>因此，希腊的胜利理所当然，而维护“自由”的

---

〔1〕 [英] H. D. F. 基托：《希腊人》，兰莹译，社会科学文献出版社 2022 年版，第 134—135 页。

〔2〕 古希腊悲剧诗人埃斯库罗斯（公元前 525 年—前 456 年）的《波斯人》不是严肃的历史作品，而是以希波战争作为素材进行的文学演绎，但其中有关叙述对于了解当时希腊人对波斯人的看法仍具有重要的参考价值。剧中，波斯长老组成的合唱队称雅典人“不对任何人卑躬屈膝”，是“无王的群众”，雅典人在战斗中呼喊着“解放国家”，而薛西斯“盲目自大和幼稚”，亵渎神明，下令在神所划分的亚欧边界希利斯蓬（Hellespont，达达尼尔海峡的古称）架起一座浮桥，“他梦想像锁住奴隶那样，锁牢神圣的希利斯蓬的滚滚波涛、神海博斯普鲁斯；他竟敢别出心裁，对付它的巨浪，随心所欲将铁镣砸牢，变成锁链将它束缚，成为他军队行走的通衢。作为一介凡人，竟敢对所有的神冒险开战；对海洋的主人波塞冬的王国——真是大大失算——挑战，想征服它。单凭这一点，难道还不是发疯、丧心病狂？”最终，波斯军队全军覆没。参见 [古希腊] 埃斯库罗斯：《埃斯库罗斯悲剧全集》，张炽恒译，吉林出版集团有限责任公司 2010 年版，第 82、90、107 页。当浮桥被风暴摧毁后，薛西斯不仅处决了负责的工程师，还向达达尼尔海峡发泄怒火：他将一副脚镣投入水中，然后将海峡抽打了 300 鞭，并用烧红的铁给它留下烙印。希罗多德逐字引用了薛西斯咒骂海峡的话，但来源并不清楚，他认为这种行为“是典型的蛮族风格”。薛西斯是否真的这样做过，以及如果真的这样做过，那到底是象征性的巫术、幼稚的狂妄行为，还是二者兼而有之，抑或希腊作者为突出波斯人“野蛮”而进行的夸大或者虚构，很难判断。参见 [古希腊] 希罗多德：《历史：详注修订本》（下册），徐松岩译注，上海人民出版社 2018 年版，第 653 页；[英] 彼得·格林：《希波战争》，王志超译，广东旅游出版社 2022 年版，第 104 页。

〔3〕 例如，无论是在埃斯库罗斯还是希罗多德的笔下，希波战争中的波斯国王总是高高在上的专制君主，希腊一方则总是志愿参战、训练不足但充满自豪感的独立公民，波斯士兵总是被鞭子赶上战场，而且鞭打、毁肢和酷刑这样的事情反复出现。

理念自此成为希腊人思想中的一个基本要素。〔1〕

其中最值得注意的是“希腊人”和“野蛮人”的对立。希腊语中的“野蛮人”(barbaros)是指不会讲希腊语、说话时发出类似“巴巴”声音的人,是拟声词,也是指代外邦人、异邦人的中性词,本不含厌恶或轻蔑之意,也与文明或者开化程度无关,无论相对于希腊人是先进还是落后,只要不会讲希腊语,就是“野蛮人”,但希腊人与“野蛮人”更深层次的不同在于后者“既不以希腊人的方式生活,也不以希腊人的方式思考。他们对待生活的整体态度似乎有所不同”。〔2〕波斯的崛起增强了希腊人的自我意识(Hellenic self-consciousness)并使其将“野蛮人”普遍视为希腊文明的敌人,〔3〕而前古典时代的希腊人(比如荷马)不会如此提及“野蛮人”,之所以希腊人和“野蛮人”之分在古典时代已经司空见惯,正是因为希腊战胜波斯帝国这个时代背景。也正是因波斯帝国的原因,“野蛮人”和“亚洲人”对希腊人而言常常合二为一,民族之间的差异成为希腊胜利的合理解释,尤以古希腊历史学家希罗多德(Herodotus,约公元前484年—前425年)的观点为代表,他在《历史》(*Historiae*)中写道,“希腊这个地方在任何时代都是贫穷的,但是我们(希腊人)凭借着智慧和严密的法律,从中得到了勇气;而这样的勇气使得我们驱除了贫穷,摆

---

〔1〕 [英] 查尔斯·弗里曼:《埃及、希腊与罗马:古代地中海文明》,李大维、刘亮译,张强审校,民主与建设出版社2020年版,第282页。

〔2〕 [英] H. D. F. 基托:《希腊人》,兰莹译,社会科学文献出版社2022年版,第1—2页。

〔3〕 Edith Hall, *Inventing the Barbarian: Greek Self-Definition Through Tragedy*, Clarendon Press, 1989, p. 9.

脱了暴政……希腊人，都是勇敢无畏的”。〔1〕希罗多德是第一位民族志作者，其对族群的全面描述成为后来欧洲民族学的基础，但他并不认为族群之间存在种族或生物般的区别，而且他“观察风俗和族群时采用的方法本质上来说不涉及价值判断，这把之后的希腊人和罗马人搅得烦躁不安”。希罗多德拒绝贬低他者，而后来的古代作者都视不讲希腊语的人为下等人，于是希罗多德被他们称为“亲蛮族者”（philobarbarian）和“谎言之父”。〔2〕被称为“西方医学之父”的希波克拉底（Hippocrates，公元前460年—前370年）对民族差异的讨论不仅涉及气候，还强调政治制度的重要性，“亚洲人经常处于国王统治之下”，“为统治者而不是为自己出生入死，因此缺乏勇敢、坚韧、主动和灵活的精神”，“在不受君主统治的亚洲地区，人们按照自己的法律‘独立’生活，他们似乎更加勇敢——无论是希腊人还是异邦人”。类似的观点以各种不同的形式表达出来，强调欧洲人、希腊人“比起亚洲人的数量，他们更注重自己的质量”，最终，“异邦人”成为野蛮、未开化的同义词，“野蛮人”也开始成为贬义词。然而讽刺的是，强调自由并将自由视为自身特质且与“野蛮人”的专制水火不容的希腊人，却“为东方文化的独特魅力所吸引”，不仅试图学习和运用东方的知识，而且将东方视为灵感的源泉，“他们反对君主制，可与东方大部分君主文化的密切接触却增强了他们的实力……东方很可能是促使希腊人发展自由文化的众多因

---

〔1〕〔古希腊〕希罗多德：《历史：详注修订本》（下册），徐松岩译注，上海人民出版社2018年版，第678—679页。

〔2〕〔美〕帕特里克·格里：《民族的神话：欧洲的中世纪起源》，吕昭、杨光译，广西师范大学出版社2022年版，第40—42页。

素之一。”〔1〕

希腊人和“野蛮人”/外邦人之间的差异，自然而然地使得希腊人认为战争分“内部战争/内战”（*stasis*）和“外部战争”（*polemos*）两类，希腊人之间的战争只能是内战，而外部战争是指希腊人和“野蛮人”/外邦人之间的战争。〔2〕区分希腊人和“野蛮人”的标准则是有没有能力形成“城邦”（*polis*），在亚里士多德（公元前384年—前322年）看来，一旦若干村坊组合为城邦，“社会就进化到高级而完备的境界，在这种社会团体以内，人类的生活可以获得完全的自给自足”，因此城邦“是社会团体发展的终点”，而这正是希腊人引以为傲的地方，也正是因为没有能力形成城邦，“野蛮民族天然都是奴隶”。〔3〕“野蛮人”是如此天然地臣服于希腊人、如此理所当然地是希腊人的奴隶，以至于埃斯库罗斯假借波斯长老之口描述雅典人珍视自由、“不对任何人卑躬屈膝”的同时，特意加上了一句解释：雅典人“将不属雅典公民的称为奴隶”。〔4〕

希腊城邦的军队中最广为人知的是重装步兵（*hoplite*）及其作战阵型“方阵”（*phalanx*），即头戴青铜头盔、手持盾牌、身着胸甲护胫、装备剑和长矛的步兵组成方阵向前推进，每排

---

〔1〕〔德〕克里斯蒂安·迈耶：《自由的文化：古希腊与欧洲的起源》，史国荣译，文化发展出版社2019年版，第37、60页。

〔2〕Everett L. Wheeler, “Ephorus and the Prohibition of Missiles”, *Transactions of the American Philological Association*, Vol. 117, 1987, p. 180.

〔3〕〔古希腊〕亚里士多德：《政治学》，吴寿彭译，商务印书馆1965年版，第5、7页。

〔4〕〔古希腊〕埃斯库罗斯：《埃斯库罗斯悲剧全集》，张炽恒译，吉林出版集团有限责任公司2010年版，第82页。