

第四章 国际法的主体



本章的重点：

- “ 个人是否是国际法的主体
- “ 国际法上的承认
- “ 国际法上的继承



第一节 概述

一、国际法的主体的概念与特性

〔一〕国际法的主体的概念

国际法的主体，即国际法律关系的主体，一般是指独立参加国际关系并依国际法直接享受权利和承担义务的国际法律人格者。



〔二〕 国际法主体具有的根本特性：

- 1、 国际法主体是国际法律关系的独立参加者。
- 2、 国际法主体是国际法权利义务的直截承担者。
- 3、 国际法主体是依国际法确定的国际法律人格者。

第二节 国际法的根本主体

国家曾经是国际法的唯一主体，随着国际关系的开展，国际法中其他主体的形成和开展，国家逐渐成国家作为国际法的根本主体主要取决于以下因素：

第一， 国家具有主权，可以自主参与和开展各类国际法律关系。为国际法的根本主体。

第二， 国家是国际法标准的根本对象。

第三， 国家既是制定和开展国际法的根本主体，又是遵守和实施国际法的根本主体。

第三节其他的国际法主体



一、国际组织是国际法的重要主体

在国际法领域，国际组织已逐渐成为国际社会在“维持国际和平及平安、促成全球人民经济及社会之进展”方面进行合作的一种重要的组织形式和法律形式。（《联合国宪章》的用语。）

国际组织作为国际法的重要主体，主要取决于以下因素：

第一，国际组织是各国进行国际合作的重要法律形式。

第二， 国际组织是国际法标准的重要对象。

第三， 国际组织既是参与制定和开展国际法的重要主体， 又是遵守和实施国际法的重要主体。

国际组织是一种有限的、派生的主体。

二、 争取独立的民族是国际法的主体

民族自决原那么是争取独立的民族具有国际法主体资格的法律根底。

争取独立的民族是一种过渡性的国际法主体。

三、关于个人的国际法主体资格

〔一〕关于个人是否具有国际法主体资格的问题，的争论：

1、个人是国际法的唯一主体

持这一观点的学者认为，在国际法关系中，国家的行为总是由个人来做的，国家的权利和义务也是由个人来行使和履行的。因此，国家既不是国际法的主体，也不是国内法的主体，国家不具有人格，不享有任何权利。如劳特派特认为：“国际法所调整的所谓国家行为，实际上是作为国家机关的个人的行为。”



该说实际上是否认国际法是“在国际交往中形成的，用以调整国际关系〔主要是国家间关系〕的，有法律约束力的各种原那么、规那么和制度的总称”的根本领实，这也是对传统国际法〔它是调整国家间的法律关系的〕的根本否认。



2、个人不是国际法的主体

这一学说认为只有国家才是国际法的主体，只有国家才能直接享有并承担国际权利和义务。是实在法学派以国家为核心的必然结果。我国学者周鲠生也持这一观点：“国家是国际法主体，并且是唯一的主体。只有国家是享受国际权利和负担国际义务的人格者，个人那么与国际法没有直接的法律关系，他们惟有通过国家才能享受国际法的利益。”另王铁崖持此观点。



该说属是传统国际法的观点。然而当今国际法的某些情况下，个人亦有局部的国际法上的责任，如战争犯、海盗等，某些国际条约也直接适用到了个人身上，如欧共体一些条约中的有些规定就可以直接适用于个人。因此，或许这一观点也将逐渐无法全面适用现代国际法的开展。

3、个人是国际法的主体

该说认为个人是国际法的主体，但不是唯一主体。赞同该观点的学者如詹宁斯、瓦茨主持修订的《奥本海国际法》第9版里认为：“国家可以将个人或其他人格者视为是直接赋予国际权利和义务的，而且在这个限度内使他们成为国际法的主体。”


我国著名国际法学家李浩培先生也认为：“例外地，个人也可以直接享有国际法上的权利和负担国际法上的义务，因而国际社会至少已趋向于承认个人为局部国际法主体。”

不可无视的国际法开展现实：

1、个人在国际法上能直接享有权利。尤其表达在对于人权的国际保护方面。1950年欧洲理事会成员国缔结的《欧洲人权公约》详尽规定了公民的生存权、禁止酷刑和奴役、人身自由权、公正审判、罪行法定、私生活不受干扰、思想、良心和宗教自由、言论自由和集会结社等权利。

2、个人在国际法中亦有直接负担责任。尤其表达在国际刑法领域。

纽伦堡国际军事法庭宣称：本法庭认为这些言论（即战争罪为国家行为，个人无须负责）应予驳斥。．．．．．违反国际法之罪行，其行为者为个人，而非任何抽象的实体，惟有惩罚犯罪的个人，国际法的惯例才得实施。



3、个人在国际法上具有行为能力。个人在国际机构中具有提起诉讼或其他程序的权利，不仅在制裁国际犯罪中表达出个人可以作为被告被起诉，而且在某些场合，个人也可以以原告的身份起诉，亦即个人在国际法上也具有行为能力，其能更多地参与到争端解决程序中去。依《欧洲人权公约》设立的欧洲人权法院允许个人将有关人权案件提交该法院处理。

第四节 国际法上的承认

一、概述

国际法上的承认 (recognition in international law) 一般是指现存国家对于另一个国家或其政府存在这一事实以一定方式表示接受的政治和法律行为。广义的承认可包括现存国家对国际关系中任何事实或情势的接受。



国际法上的承认具有以下特征：

1. 承认的主体是现存国家和国际组织。
2. 承认是承认主体对某一被承认者存在这一事实表示接受的单方面行为。
3. 承认既是政治行为也是法律行为。

二、承认的性质

“宣告说”认为，承认具有“宣告”的性质，即新国家的成立和它取得国际法主体资格，并不依赖任何其他国家的承认，而取决于其成为国家的事实。



- “构成说”认为，新国家只有经过承认，才能具有国际法主体资格。
- 二、对国家的承认
- 对国家的承认一般是指现存国家和国际组织对于新国家存在这一事实以一定方式表示接受，并说明愿意视其为国家而与之交往的政治和法律行为。

1. 国家公认的对象是新国家

对国家的公认是指对新国家的公认。新国家的出现。主要有以下几种情况：

〔1〕独立。指争取独立的民族取得独立，建立起自己的独立国家。

〔2〕合并。指两个或两个以上的独立国家合并成一个新国家。

〔3〕别离。指一国的一局部从母国别离出去成立新国家。

〔4〕分立。指一国分成两个或两个以上的新国家。

2. 国家成认是现存国家和国际组织对新国家存在这一事实表示接受的单方面行为。

3. 国家成认对于新国家实现国家交往权具有重要意义。

三、对政府的成认

对政府的成认 (recognition of governments) 一般是指现存国家和国际组织对于新政府存在这一事实以一定方式表示接受，并说明愿意视其为国家的合法代表而与之交往的政治和法律行为。



其主要特征有：

1. 政府公认的对象是新政府
2. 现存国家和国际组织通常依“有效统治原那么”对新政府予以公认
3. 政府公认对于公认双方的权利义务关系具有重要影响



四、承认的方式与效果

(一) 承认的方式

从国际实践来看，承认的方式可作以下几种分类：

1. 明示承认和默示承认(implied recognition)。

默示承认：

与承认对象建立正式外交关系〔互设使馆〕；
与承认对象缔结正式的政治性条约；正式接受
领事或正式投票支持参加政府间国际组织的行
为一般也被认为是一种默示承认。

但是，除非明确表示，以下行为一般不认为构成默示承认：共同参加多边国际会议或国际条约；建立非官方或非完全外交性质的某种机构；某些级别和范围的官员接触；对于外国的某个地区或实体给予某类司法豁免权的安排等。

2. 法律上的承认和事实上的承认（de jure and de facto recognition）。

3. 单独承认和集体承认（collective recognition）。

(二) 承认的效果 (effects of recognition)

承认作为一种政治法律行为，会产生一系列的政治和法律后果。


1. 法律上的承认的效果。一般来说。法律上的承认产生全面而广泛的法律效果。这种承认是正式和不可撤销的，承认的效果主要包括：

(1) 实现承认国与被承认国间关系的正常化，为建立外交关系和领事关系奠定根底；

(2) 承认并尊重被承认国的法律和法令的效力；

(3) 承认被承认国的国家及其财产的司法豁免权。

(4) 双方可以缔结政治、经济、文化等各方面的条约和协定。



2. 事实上的承认的效果。不如法律承认的效果广泛，事实上的承认被认为是不完全、非正式和暂时性的。它比较模糊并可以随时撤销。。

〔1〕 承认被承认国的国内立法、司法权力和行政权力；

〔2〕 被承认的国家在承认国法院享有司法豁免权；

〔3〕 双方可以建立经济、贸易关系，缔结通商协定或其他非政治协定，接受被承认国的的领事和商务代表等。

五、不承认原那么 (principle of non-recognition)

不承认原那么是有关承认主体在承认问题上必须遵循的一项原那么，是指承认主体对于违反国际法根本原那么造成的事实或情势不得予以承认。

1976年，南非建立所谓“特兰斯凯独立国家”；“伪满洲国”；1965年的“南罗的西亚国”

六、关于对中华人民共和国的承认问题

对中华人民共和国的承认，实际上是对中华人民共和国中央政府的承认，属于对新政府的承认。

第五节 国际法上的继承

国际法上的继承一般是指，一个国际法主体在国际法上的权利和义务由于某种法律事实的出现转移给另一个国际法主体。

继承可适用或参考的规那么：

1978年《关于国家在条约方面的继承的维也纳公约》于1996年11月6日生效。1983年《关于国家对国家财产、债务和档案的继承的维也纳公约》至今仍未生效。



一、国家继承

〔一〕概述

国家继承一般是指，一国由于领土变更的法律事实，其在国际法上的权利和义务依法转移给他国。

1. 国家继承的主体是国家。
2. 国家继承的对象是与涉领土有关的国际法上的特定权利和义务，不是国家固有的根本权利和义务。

3. 国家继承发生的原因是由于国家的领土变更。国家领土变更的情况主要有以下几种情况：

(1) 转让或交换领土。在这种情况下，一国的一局部领土转移给他国，发生领土的局部变更。

(2) 合并。在合并的情况下，发生领土的全面变更。



(3) 别离。在别离的情况下，发生领土的局部变更。

(4) 分立。在分立的情况下，发生领土的全面变更。

(5) 新独立国家。



（二）条约的继承

国家对条约的继承是指继承国对被继承国所订条约规定的权利和义务的继承。

考量是否继承的根本标准：被继承国与继承所涉及的领土之间存在的联系。但并非所有与领土有联系的条约都继承。

“人身条约”不继承。如友好同盟条约、中立条约等政治性条约。

“非人身性或处分性”条约继承。如划界条约、引渡协定、商务协定等介于人身性与处分性之间的条约继承存有争议。



条约继承的一般原则：

1. 国家继承必须符合国际法尤其是《联合国宪章》所表达的原则。
2. 国家继承不影响条约规定的边界以及条约规定的同边界制度有关的义务和权利。
3. 凡与继承所涉领土有关的非人身条约都应继承，继承后条约的适用范围仍限于条约原来的适用范围，除非继承国与条约的其他当事国另有协议。



4. 如从条约可知或另经确定，条约对继承国或对继承国的全部领土的适用不合条约的目的和宗旨或者根本改变实施条约的条件，可以作为例外。

不同情形下的具体规那么：

1. 对领土一局部的继承（*succession in respect of part of territory*）。

一国领土的一局部，或虽非一国领土的一局部但其国际关系由该国负责的任何领土，成为另一国领土的一局部时：

〔a〕被继承国的条约，自国家继承日期起，停止对国家继承所涉领土生效；

〔b〕继承国的条约，自国家继承日期起，对国家继承所涉领土生效，但从条约可知或另经确定该条约对该领土的适用不合条约的目的和宗旨或者根本改变实施条约的条件时，不在此限。

2. 国家的合并 (uniting of states) 。

(1) 两个或两个以上国家合并而组成一个继承国时，在国家继承日期对其中任何一个国家有效的任何条约，继续对继承国有效，除非

a) 继承国与别的当事国另有协议；

b) 从条约可知或另经确定该条约对继承国的适用不合条约的目的和宗旨或者根本改变实施条约的条件。

(2) 按照第1款规定继续有效的任何条约，应只对该条约在国家继承日期对其有效的那一局部继承国领土适用，除非：

a) 关于第十七条第3款所指的一类以外的多边条约，继承国作出通知，表示该条约应对其全部领土适用；

b) 关于第十七条第3款所指的一类范围内的多边条约，继承国与全体当事国另有协议；

c) 关于双边条约，继承国与另一当事国另有协议。

(3) 如从条约可知或另经确定该条约对继承国全部领土的适用不合条约的目的和宗旨或者根本改变实施条约的条件，第2款a) 项的规定即不适用。



第17条

3. 依条约规定，或因谈判国数目有限和因条约的目的与宗旨，任何其他国家参加该条约必须认为应经全体当事国同意时，新独立国家只有在获得此种同意后才可确立其成为该条约当事国的地位。

3. 国家的别离 (separation of states)。1978年公约将国家的别离区分为两种情况。

(1) “在一个国家的假设干局部别离情况下的国家继承”。

1) 一个国家的一局部或几局部领土别离而组成一个或一个以上国家时，不管被继承国是否继续存在：

a) 在国家继承日期对被继承国全部领土有效的任何条约，继续对如此组成的每一继承国有效；

b) 在国家继承日期仅对成为继承国的那一局部被继承国领土有效的任何条约。只对该继承国继续有效。



- 2) 如有以下情形，第1款的规定即不适用：
 - a) 有关国家另有协议；
 - b) 从条约可知或另经确定该条约对继承国的适用不合条约的目的和宗旨或者根本改变实施条约的条件。

(2) “一个国家在其一局部领土别离继续存在时的情形”。

一个国家任何一局部领土别离后，被继承国如继续存在，在国家继承日期对被继承国有效的任何条约，继续对该国的其余领土有效，除非：

- a) 有关国家另有协议；
- b) 确定该条约只同已与被继承国别离的领土有关；
- c) 从条约可知或另经确定该条约对被继承国的适用不合条约的目的和宗旨或者根本改变实施条约的条件。

4. 新独立国家 (newly independent states) 。

“白板规那么” (the clean plate rule)

(1) 新独立国家对于任何条约，不仅仅因为在国家继承日期该条约对国家继承所涉领土有效的事实，就有义务维持该条约的效力或者成为该条约的当事国。

(2) 新独立国家对所涉领土有联系的条约有权决定继承，

对于多边条约新国际如决定继承可发出书面继承通知成为条约的缔约国，同时可在公约允许的范围内提出保存。



- 对于双边条约新独立国家可与条约另一当事国协商同意，或者通过两国的默示行为同意该条约在新独立国家与该另一当事国之间继续有效。
- 但在新独立国家与别的当事国间有效的条约，不仅仅因为此一事实，就视为在被继承国与新独立国家间的关系上也有效力。

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/977155001161006200>