

学校编码:10384

分类号_____ 密级_____

学号:13020141150251

UDC_____

廈門大學

硕士学位论文

论国际法院判决对国际立法的影响

The Influence of the Judgment of the International Court of
Justice on the International Law-making

刘月莹

指导教师：徐崇利 教授

专业名称：法律硕士

论文提交日期：2017年 月

论文答辩日期：2017年 月

学位授予日期：2017年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2017年 月

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

() 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

() 2. 不保密，适用上述授权。

(请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。)

声明人 (签名):

年 月 日

摘要

国际法院影响立法的行为具有行使公共权威的性质，并且以追求公平公正为原则。然而，判决公正与否又取决于其所代表的公共权威的性质。国际法院对国际立法的影响通过具有可行性的判决作用于国家，且这些判决不仅仅是对国家行为的约束。国际法院判决的影响力更多地取决于多数国家对于该判决所采取的态度。国际法院对国际立法的影响是通过影响相关法律话语来实现的，这种法律话语主要表现为国家间的相互说服。本文试图证明国际法院对国家的影响力不仅仅来源于国际法庭的权威，而是来自于能够拿出解决问题的可行性方案，即能够获得国际社会普遍认可的判决。因此，本文将关注重点放在如何才能使判决具有更强的执行力，而不是判决是否具有正当性的问题上。

本文的内容主要分为以下四个部分：

第一部分：对国际立法这一概念进行阐述，作为下文研究国际法院判决对国际立法的影响模式的前提。首先定义什么是“判决影响立法”，即对本文国际立法中的“法”所包含的内容进行分析与概括，对国际立法通常采取的方式进行探讨并从两个角度诠释什么是国际立法的发展。

第二部分：本文理论体系的主体部分，涉猎国际法院判决如何影响立法，以及在什么样的条件下才能有效影响立法的问题。首先从整体上对国际法院判决影响立法的模式进行抽象的概括，接下来对决定国际法院判决影响力的主要因素进行分析，指出其主要因素包括各国的历史背景、判决的正当性以及判决结果等因素。其中，判决结果对国际立法的影响在不同的国际争端中有所不同，笔者将国际争端分为三类，即协调型争端、公益型争端以及道德规则问题。在探究三类争端中国际法院判决结果具有不同影响的基础上，试图发现什么样的判决结果更能有效地影响立法。

第三部分：案例研究，首先介绍研究方法和案例选择的原因，然后通过分析三个典型案例——1970年巴塞罗那电力公司案、1972年冰岛渔业管辖权案以及1993年盖巴斯科夫—拉基玛洛大坝案，从法律实践的角度对第二部分的理论分析进行验证。与国内法院不同，国际法院的判决通常不具有强制执行的效力，因

此国际法院必须通过具有可操作性的判决来说服成员国并且以此影响国际立法的发展。

结论部分：在国际化不断深入的背景下，我国正试图在国际社会上取得一个有发言权的大国地位。因此，对国际法的创立机制进行研究是不可或缺的。加深对国际法律秩序和国际法律运行机制的研究，能够有助于我国更好地参与国际活动，增强国际影响力，有效地施行国际法，维护自己的权利和履行相应的国际义务；同时能够更好地维护和实现世界和平与发展。

关键词：国际法院；国际立法；影响机理

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

The influence of the judgment of ICJ on the international law-making has the nature of exercising public authority and it regards fairness and justice as principle. However, whether the judgment is fair or not depends on the nature of the public authority. The impact of ICJ on international law-making on the start through feasible judgment. These judgments are not merely a constraint on state action. The influence of ICJ depends more on the attitude taken by majority countries. The influence of international court on international legislation was finally reached through legal discourse. This kind of legal discourse is carried out among countries. The article proves that the influence of ICJ on the state not only comes from the authority of it, but from the feasible solution to solve the problem that means to obtain the internationally accepted judgment. Therefore, this paper attempts to focus on how to make the judgment have a stronger execution rather than whether the judgment is justified or not. The main contents of this paper includes four part:

Chapter one: This paper expounds the concept of international law-making that is the premise of studying the influence mode of the judgment of ICJ on international law-making. Firstly, it will define what the influence of the judgment of ICJ on international law-making. That is to analyze and summarize the content of "law" in the international legislation of the article. The way of international law-making is discussed and the development of international law-making is explained from two angles.

Chapter two: This part is the thematic part of the article theoretical system that means how the judgment of ICJ affect the international law-making and under what conditions can this effectively affect the international law-making. Firstly, the thesis summarizes the influence of the judgment of ICJ on the legislative mode. Then, the main factors that influence the decision of ICJ are studied. The main factors include the historical background of each country, the law-making of the judgment and the factors of the verdict. Among them, the impact of the judgment on international law-making is different in different international situations. In this paper, the international situation is divided into three categories that are the coordination of disputes, public interest disputes and the position of each country in the moral rules.

In the study of the influence of ICJ under different circumstances, the author tries to find out what kind of verdict is more effective.

Chapter three: Case study. Based on the introduction of the research methods and the reasons of the case selection, three typical cases are analyzed: The Barcelona Traction Case on 1970, The Fisheries Jurisdiction Cases on 1972 and The Dam of Gabčíkovo-Nagymaros Cases on 1993. The second part of the theoretical analysis is verified from the perspective of legal practice. The summary of the case analysis and the generalization of the theoretical framework and results. Different from the domestic courts, judgments of ICJ are usually not enforceable. Therefore, ICJ must be able to persuade the member states through the operational judgment and thus affect the development of international law-making.

Conclusions: In the context of the deepening of internationalization, China is trying to get a status of a great power with the right to speak in the international community. Therefore, it is necessary to study the establishment of international law. Deepening the research on the international legal order and the international legal mechanism can help our country to better participate in international activities, enhance international influence effectively implement international law and safeguard our rights to fulfill international obligations. Through this we can better safeguard and realize the peace of the world.

Key Words: International Court of Justice; International Law Making; Influence Mechanism

目 录

引 言.....	1
第一章 国际立法概述	2
第一节 国际立法的概念	2
第二节 国际立法的发展	3
一、法律发展的内外部视角.....	3
二、国际立法的一般过程.....	3
三、以话语为导向的国际立法.....	4
第二章 国际法院判决对国际立法的影响：模式与因素.....	6
第一节 国际法院的判决对国际立法的影响模式	6
第二节 决定国际法院判决影响力的主要因素	8
一、国家对判决的态度是最关键的因素.....	8
二、判决结果比判决理由更重要.....	9
三、国际法院判决对三种争端类型的不同影响.....	10
第三章 国际法院判决对国际立法的影响：典型案例分析.....	13
第一节 研究方法及案例选择	13
第二节 案例分析	14
一、提出一项道德规则——巴塞罗那电力公司案.....	15
二、对均势的判断失误——渔业管辖权案.....	20
三、追求社会效益的最大化——盖巴斯科夫—拉基玛洛大坝案.....	24
第三节 总结与归纳	29
结论.....	30
参考文献.....	32

厦门大学博硕士学位论文摘要库

CONTENTS

Introduction.....	1
Chapter 1: Overview of International Lawmaking.....	2
Subchapter 1: The Conception of International Lawmaking	2
Subchapter 2: The Development of International Lawmaking.....	3
Section 1: The Internal and External Perspective of the Development of International Law	3
Section 2: The General Process of International Lawmaking	3
Section 3: A Discourse-oriented Understanding of International Lawmaking	4
Chapter 2: The Influence of the Judgment of ICJ on International Lawmaking: The Mode and Factors.....	6
Subchapter 1: The Influence Mode of the Judgment of ICJ on International Lawmaking	6
Subchapter 2: Factors of the Influences of the Judgment of ICJ on International Lawmaking	8
Section 1: States' Attitude is the most Important Factor	9
Section 2: The Result of the Judgment is more Important than the Reasons ..	9
Section 3: Three Types of Situations of the Influence of ICJ on International Lawmaking	10
Chapter 3: The Influence of the Judgment of ICJ on International Lawmaking: The Case-Studies.....	13
Subchapter 1: Research Methodology and Case Selection	13
Subchapter 2: Case-Studies	14
Section 1: Proposing an Ethical Norm-The Barcelona Traction Case.....	15
Section 2: Failure to Identify an Equilibrium-The Fisheries Jurisdiction Cases	20
Section 3: The Maximize of Social Benefit-The Dam of Gabcik ovo-Nagymaros Cases	24
Subchapter 3: Resume.....	29
Conclusions.....	30

References.....32

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

近年来,国际法律规则的演变和发展过程成为国际法和国际关系研究领域讨论的热点。然而,这些讨论都主要集中在研究国家和非国家行为体在塑造国际法过程中所扮演的角色。相比较而言,国际法院所扮演的角色在讨论中可能被忽略了。作为一个公开的秘密,法院的作用不仅仅是像孟德斯鸠所定义的那样作为“法律的口舌”、公正的裁决者单纯地应用和解释已有的法律规范。就像 Armin von Bogdandy 和 Ingo Venzke 指出的那样,具体案件的判决很难仅仅通过逻辑推理从抽象的法律概念中得出结论。^①相反,法院在具体应用法律规则时必须对规则进行一定程度的改造,使其与具体的案情相匹配。这种情况不仅在国内的法院颇为常见,在国际领域也被认为是合法可行的。本文讨论的正是国际法院判决结果对国际立法所产生的影响问题。

^① Armin von Bogdandy&IngoVenzke,Beyond Dispute:International Judicial Institutions as Lawmakers[J].German Law Journal,2011,12:979-985.

第一章 国际立法概述

第一节 国际立法的概念

首先，要对“国际立法”的概念先做一个大致的定义，那么就不得不提到M.O Hudson的《国际立法》(*International Legislation*)一文,^①他从缔结多边条约的角度来诠释国际立法，这并非是狭义的立法概念。毫无疑问，条约的缔结与立法是两个不同的概念。狭义的立法以存在有立法权的立法机关为前提，立法机关通过单方面的立法活动在有管辖权的范围内通过一定的程序制定法律。然而，在国际社会中几乎没有这样一个机关。与狭义的立法不同，广义的“国际立法”(*international law-making*)并不必需有“超国家”的立法机关的存在为前提，参与国际事务的各个国家可以通过国际组织来进行法律的动议、起草、审议及采纳等国际立法活动。但是这种国际立法活动不仅指国际组织的单方面行为，还包括各国在整个立法程序中以不同的方式介入，通过自身的实践活动施加影响，最终形成有约束力的国际法规则的过程。国际法的形成必须以国家间形成合意为前提，这一点与国内法中狭义的立法活动是不同的。此外，国际法的形成并非是偶然导致的，也不是自发产生的；而是从全球化的角度，超越单一国家的立场，在对具有普遍性的立法规律进行符合国际需求的塑造的基础上，有意识有组织地展开的。本文中所指的“国际立法”的概念，就是这种广义的立法。

如果要分析国际法院判决对国际立法的影响，我们还要厘清国际立法的概念与国际法院的关联性。这个定义乃建立在两个基础之上：第一，国际法的规则实现了某种发展，即由于某种原因，国际法对某个法律关系的规定与其之前相比产生了变化；第二，国际立法取得发展的原因是由国际法院的判决结果造成的。由此必须要分析的是，假如在没有国际法院判决的影响下，国际立法是否也能取得同样的发展。接下来，将具体讨论这两个基础：首先将明确国际法规则取得发展的判断标准；其次将更为详细地研究在不同情形下，国际法院判决结果对国际法

^① M.O.Hudson, *International Legislation: A Collection of the Texts of Multiparties International Instruments of General Interest*[J]. *Political Science Quarterly*, 1933, 48: 142-145.

立场所产生的影响；再次将通过三个案例分析检验所得出的理论；最后将从更广阔的角度检验所得出的理论框架。

第二节 国际立法的发展

一、法律发展的内外部视角

当法律对某个法律关系的规定与之前的规定相比产生了实质的不同时，法律就实现了相应的发展。为了观察法律的发展，就必须明确法律的概念，以及如何确定法律处于某个特定的阶段。通常情况下，主要有两种界定法律的方法，即人们可以从法律自身发展的角度，即内在参与者的角度和外在观察者的角度两个视角定义法律。^①法律的内在参与者的角度，即法官、律师等法律实践参与者们希望法律所实际包含的明确内容的角度。它要求提供具体的法律知识，为法庭的裁判活动提供规范的指引。如果从法律实证主义的角度为其做一个更恰当和正式的定义，那就是使法律获得其独立性的法律规范。^②法律的外在观察者的角度，与内部视角相反，是从社会现象出发观察法律。^③它要求对事件的发展过程进行描述并分析其中的因果关系。为了观察法律在具体的法律适用中所起的作用，选择这两个视角中的任何一个都无绝对的对错区分，只有是否合适的差别。因我们想要分析法院的判决结果对立法的影响，侧重于站在一个客观的立场描述法律现象，认识法律的现状，故选择法律外部观察者的角度似乎更为合适。

二、国际立法的一般过程

《联合国宪章》第13条第1款a项举了作为联合国大会的任务之一是推动“国际法的渐进发展以及法典化”，也被便利地称为“国际立法”，但自创立以来，作为这种立法取得的成果在联合国体制下缔结的多边条约的数量达到一百余项，相关的话题从太空、海洋、人权到社会的、经济的、政治性的等各个领域，极为广泛。当今，联合国体制下的立法过程，可以看作是一种多边条约的形成过程，

^① Herbert L.A. Hart, *The Concept of Law*[M].UK:OUP Oxford,1961.86-88.

^② Hans Kelsen, *Pure Theory of Law*[M].The Lawbook Exchange,Ltd,1967.

^③ 刘星.《法律是什么》[M].中国政法大学出版社, 1998.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库