

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 12920071150283

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

国际组织责任法上反措施问题的研究

Study on Countermeasure in the Law of Responsibility of  
International Organization

潘 辉 文

指导教师姓名: 古祖雪 教授

专业名称: 国际法学

论文提交日期: 2010年 4月

论文答辩时间: 2010年 月

学位授予日期: 2010年 月

答辩委员会主席:\_\_\_\_\_

评 阅 人:\_\_\_\_\_

2010年 4月

国际组织责任法上反措施问题的研究

潘辉文

指导教师 古祖雪教授

厦门大学

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

## 内 容 摘 要

反措施作为国际责任制度的一个重要组成部分，是排除国际法主体行为不法性的主要事由之一。本文通过对联合国国际法委员会一读通过的《国际组织责任条款草案》中的反措施条款进行归纳，在总体构建、逐条分析的基础上，借鉴《国家责任条款》的相关案例、评论和文献，分别从实体和程序两个方面阐述了国际组织责任法上反措施的构成要件和实施要件，对于其中存在的困难和问题，提出了可能的解决办法。

本文除引言与结语外，共分为三章：

引言部分通过对《国际组织责任条款草案》起草历史和背景的介绍，导出该条款草案中反措施这一重要问题。

第一章为反措施的概述。本章分别介绍了国家责任法上的反措施和国际组织责任法上的反措施，对国家责任法上和国际组织责任法上反措施的事由、主体和客体三个方面加以分析，对两者作出了明确的界定，并指出了国际组织责任法上的反措施不同于国家责任法上的反措施之处，避免这两个概念的混淆。为探讨国际组织责任法上的反措施问题提供概念前提。

第二章为国际组织责任法上反措施的构成问题。主要从积极要件和消极要件两个方面加以论述。积极要件包括反措施的目的、范围、相称性和符合组织规则四个方面。消极要件包括采取反措施不得影响的义务和仍需履行的义务。

第三章为国际组织责任法上反措施的实施问题。对实施问题的论述分为一般程序要件、特殊程序要件和反措施的中止和终止，分别介绍了三类不同程序的具体实施要求。

结语部分再次强调采取国际组织责任法上的反措施应遵守的实体要件和程序要件，指出这种遵守是反措施构成排除行为不法性事由的前提条件。

**关键词：**国际组织责任；反措施

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## ABSTRACT

As an important part of international system of responsibility, countermeasure is one of the circumstances precluding wrongfulness of internationally wrongful acts. This thesis mainly discusses articles of countermeasure in the Draft Articles on the Responsibility of International Organization with inductive and historical methods. On the basis of wholly construct and individually analyze, with reference to relevant cases, commentaries and documents in the Articles on State Responsibility, the composition and implementation requirements of countermeasures in the law of responsibility of international organization are discussed respectively in substantial and procedural aspects. Solutions are recommended as to the settlement of possible difficulties and problems.

Except for preface and conclusion, the thesis consists of three chapters:

Preface derives out countermeasure and limits the context of this research.

Chapter one focuses on countermeasure in the law of state responsibility and responsibility of international organization. By stating the reasons, subjects and objects of both countermeasures, this article draws a clear line between these two different countermeasures in order to avoid confusions on them.

Chapter two discusses the composition requirements of countermeasure in the law of responsibility of international organization. The composition requirements can be divided into two parts. One is positive requirement which includes the purpose, scope, proportionality of countermeasure and limits of rules of the organization. The other one is negative requirement which includes obligations not affected by countermeasure and specific performance of relevant obligations.

Chapter three analyzes the requirements of implementation, ordinary procedural requirements, special procedural requirements and suspension and

termination of countermeasure are analyzed respectively with detailed introductions.

As a hotly debated question, countermeasure is a topic with both theoretical and practical values. The Draft Articles on the Responsibility of International Organization leaves some controversial issues unresolved. In view of this, the author tries to give his solutions to these questions by analyzing theories, treaties and cases concerned. The conclusion section summarizes the substantial and procedural requirements of countermeasure in the law of responsibility of international organization again.

**Key Words:** Responsibility of International Organization; Countermeasure

<b>目 录</b>	
引 言 .....	1
<b>第一章 反措施的概述 .....</b>	<b>3</b>
<b>第一节 国家责任法上的反措施 .....</b>	<b>3</b>
一、国家责任法上反措施的历史发展 .....	3
二、国家责任法上反措施的要素 .....	4
<b>第二节 国际组织责任法上的反措施 .....</b>	<b>8</b>
一、《国际组织责任条款草案》中反措施条款的起草历史 .....	8
二、国际组织责任法上反措施的要素 .....	10
<b>第二章 国际组织责任法上反措施的构成问题 .....</b>	<b>17</b>
<b>第一节 国际组织责任法上反措施构成的积极要件 .....</b>	<b>17</b>
一、国际组织责任法上反措施的目的 .....	17
二、国际组织责任法上反措施的范围 .....	18
三、国际组织责任法上反措施的相称性 .....	19
四、国际组织责任法上的反措施与组织规则的关系 .....	24
<b>第三节 国际组织责任法上反措施构成的消极要件 .....</b>	<b>26</b>
一、不得影响的义务 .....	26
二、仍需履行的义务 .....	28
<b>第三章 国际组织责任法上反措施的实施问题 .....</b>	<b>33</b>
<b>第一节 一般程序要件 .....</b>	<b>33</b>
一、履行要求的提出 .....	33
二、采取反措施决定的通知和谈判的提议 .....	35
<b>第二节 特殊程序要件 .....</b>	<b>37</b>
一、紧急反措施 .....	37

二、集体反措施 .....	38
<b>第三节 中止和终止 .....</b>	<b>39</b>
一、中止 .....	39
二、终止 .....	41
<b>结 语 .....</b>	<b>42</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>45</b>

厦门大学博硕士学位论文摘要库

**CONTENTS**

<b>Preface .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 The Review of Countermeasure.....</b>	<b>3</b>
<b>Subchapter 1 Countermeasure in the Law of State Responsibility.....</b>	<b>3</b>
Section 1 Historical Development of Countermeasure in the Law of State Responsibility.....	3
Section 2 Elements of Countermeasure in the Law of State Responsibility .....	4
<b>Subchapter 2 Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization .....</b>	<b>8</b>
Section 1 Drafting History of Countermeasure in the Draft Article on Responsibility of International Organization .....	8
Section 2 Elements of Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization.....	10
<b>Chapter 2 Composition of Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization.....</b>	<b>17</b>
<b>Subchapter 1 Positive Requirements.....</b>	<b>17</b>
Section 1 Purpose of Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization .....	17
Section 2 Scope of Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization .....	18
Section 3 Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization and Proportionality.....	19
Section 4 Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization Should Comply With Rules of Organization ....	24

<b>Subchapter 2</b>	<b>Negative Requirements .....</b>	<b>26</b>
Section 1	Obligations not Affected by Countermeasure .....	26
Section 2	Specific Performance of Relevant Obligations .....	28
<b>Chapter 3</b>	<b>Implementation of Countermeasure in the Law of Responsibility of International Organization.....</b>	<b>33</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Ordinary Procedural Requirements .....</b>	<b>33</b>
Section 1	Requirement of Performance .....	33
Section 2	Notification of Implementation of Countermeasure and Suggestion of Negotiation.....	35
<b>Subchapter 2</b>	<b>Special Procedural Requirements.....</b>	<b>37</b>
Section 1	Countermeasure of Emergency .....	37
Section 2	Collective Countermeasure.....	38
<b>Subchapter 3</b>	<b>Suspension and Termination of Countermeasure.....</b>	<b>39</b>
Section 1	Suspension of Countermeasure .....	39
Section 2	Termination of Countermeasure.....	41
<b>Conclusion</b>	.....	<b>42</b>
<b>Bibliography</b>	.....	<b>45</b>

## 引 言

国际责任法是国际法的一个新分支。它包括国家责任制度、国家对国际法不加禁止行为的国际赔偿责任制度和国际组织责任制度三个部分。其中,《国家责任条款》已由联合国国际法委员会于2001年二读通过。国际赔偿责任方面,2001年国际法委员会通过了起草委员会的文本,关于该议题的审议工作目前正朝着建立实体规范的方向努力。

国际组织责任制度方面,早在1973年,国际法委员会在研究国家责任时就数度研究过国际组织的责任问题。国际法委员会于2000年的第五十二届会议上决定将“国际组织的责任”这一专题列入其长期工作方案。委员会在2002年决定将本专题列入其工作方案。同年委员会成立了这一专题的工作组委员会并任命乔治·加亚先生为本专题特别报告员。工作组从2002年起每年都会向委员会提交一份关于《国际组织责任条款草案》的报告,到2009年止,特别报告员一共向国际法委员会提交了八份关于《国际组织责任条款草案》的报告。其中,与国际组织责任法上反措施有关的条款分别出现在2006年和2008年的报告中并于2009年由国际法委员会一读通过。

在《国际组织责任条款草案》的起草过程中,反措施问题是争论最为激烈的问题之一。虽然有《国家责任条款》的起草经验可以借鉴,但是国际组织在很多方面都不同于国家,所以在反措施的构成、实施等方面也存在不同于国家的地方。并且与国家相比,国际组织在这方面的实践较少,这使得有关反措施条款的起草工作变得更加困难。

因此,本文首先通过将国家责任法上的反措施和国际组织责任法上的反措施进行比较,指出国际组织责任法上的反措施与国家责任法上的反措施的不同之处,避免对这两个概念的混淆。通过对国际组织责任法上反措施独特之处加以论述,试图分析和指出国际法在这一方面的发展。

其次,本文通过对国际法委员会起草委员会暂时通过的与国际组织责任法上反措施有关的条款进行归纳,在总体构建、逐条分析的基础上,借鉴《国家责任条款》的相关评论和文献,指出其中存在的困难和可能的解

决办法。

总之，反措施，特别是国际组织责任法上的反措施是国际法领域一个全新的问题，任何对这一问题的分析都应当建立在实践和论证的基础上。对这一问题的研究和分析，不仅对国际组织责任制度的完善可以起到积极的作用，而且对于国际责任制度和国际法的发展也有重要的作用。

厦门大学博硕士论文摘要库

## 第一章 反措施的概述

反措施作为国际责任制度的重要组成部分，是一个较为前沿的问题。本部分在介绍反措施历史发展的基础上，从事由、主体和客体三个方面分别论述了国家责任法上的反措施和国际组织责任法上的反措施，以期对两者作出区分和界定。

### 第一节 国家责任法上的反措施

#### 一、国家责任法上反措施的历史发展

反措施一词并非国际法上的新事物，按照国际法学者的考证，反措施一词最早是由英国法学家于 1916 年所创制。<sup>①</sup>在之后的很长时间内，反措施一词广泛地使用于国与国之间的外交、经济和法律关系等领域。然而，这一时期，反措施这一概念并未得到国际法学界的承认和采纳。

在 1945 年联合国成立之前，报复作为国家间解决争端的方法之一，属于“武力或强制的解决方法”的一种。<sup>②</sup>但是随着联合国的成立，《联合国宪章》第 2 条第 4 款明确规定了不得实行武力威胁或使用武力的义务，这使报复的内涵发生了根本性的变化，报复的手段从武力向非武力、强制向非强制方式转变。在 1978 年的“法美航空服务协定案”（Case concerning the Air Service Agreement of 27 March 1946 between the United States of America and France，下文简称“航空协定案”）中，该案的仲裁庭在裁决中首次采纳了反措施一词。<sup>③</sup>该案作为一个重要的分水岭，标志着反措施开始为国际法学界所接受并拥有了初步的含义。同时，反措施一词也成为了不涉及使用武力的报复的代名词。<sup>④</sup>

在 1979 年的“美国在德黑兰外交和领事人员案”（Case concerning

<sup>①</sup> ELAGAB, MOER. The Legality of Non-forcible Counter-measures in International Law[M]. Oxford: Clarendon Press, 1988.2.

<sup>②</sup> [英]斯塔克. 国际法导论[M]. 赵维田译, 北京: 法律出版社, 1984. 390.

<sup>③</sup> United Nations. Reports of International Arbitral Awards[Z]. 1978.443.

<sup>④</sup> N. SHOW, MALCOLM. International Law[M]. Cambridge: Cambridge University Press, 1997.558.

United States Diplomatic and Consular Staff in Tehran, 下文简称“外交和领事人员案”)中, 国际法院第一次采纳了反措施一词。<sup>①</sup>在 1997 年的“加布奇科沃-大毛罗斯工程案”(Case concerning the Gabčíkovo-Nagymaros Project, 下文简称“大毛罗斯工程案”)中, 国际法院更是对采取反措施的条件作出了详细的分析。<sup>②</sup>国际法院对反措施这一概念的接受和界定, 表明了反措施在国际法上得到了更为广泛的接受和使用, 也反映了国际责任法律制度的新发展。

在《国家责任条款》的起草过程中, 国际法委员会对于是否采用反措施一词存在着激烈的争论。当有关反措施的第三十条草案案文首次由特别报告员阿格提出时, 它是以“制裁的合法适用”为标题的。<sup>③</sup>委员会的数位委员对于“制裁”一词的使用表达了反对意见。这些委员认为, 在当代国际法上, “制裁”一词主要是指在组织框架内所采取的措施, 这已经成为新的发展趋势。<sup>④</sup>最终, 特别报告员阿格采取了妥协的态度, 采纳了反措施一词。在条款草案的评注中, 国际法委员会对反措施给出了定义: “国家的某一行为, 尽管与其对另一国所承担的国际义务不相符, 但是如果它是对该另一国所实施的一项国际不法行为的回应并符合相关国际法的规定, 那么其不法性便得到排除。”<sup>⑤</sup>在之后的《国家对国际不法行为责任条款草案》(下文简称《国家责任条款草案》)的一读和二读中, 反措施一词被保留了下来, 这一定义也得到了大多数国家的接受。国际法委员会作为国际法学界最权威的机构, 其对反措施这一术语的采纳并加以解释和说明, 表明了反措施这一概念基本上得到了国际法学界的一致承认和采纳。反措施制度也成为了当代国际法, 特别是国际责任法律制度的重要组成部分。

## 二、国家责任法上反措施的要素

### (一) 国家责任法上反措施的历史发展

反措施是《国家责任条款》第五章“解除行为不法性的情况”下, 可

<sup>①</sup> Report of the International Court of Justice[Z]. 1980.27.

<sup>②</sup> Report of the International Court of Justice[Z]. 1997.55.

<sup>③</sup> Yearbook of the International Law Commission[R]. 1979.8.

<sup>④</sup> Id., p.57.

<sup>⑤</sup> 联合国国际法委员会第 31 届会议的报告[R]. 1979.115.

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](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库