

論文の内容要旨

**On Domestic Law Regulating
International Economic Relations**
(国際経済関係を調整する国内法について)

東北大学大学院法学研究科

法政理論研究専攻 国際共同博士後期課程

B6JD1013 スン ジェ
孫 劫 (SUN Jie)

令和四年七月

Summary of the Dissertation

This dissertation studies the status, roles and legal effect of domestic law regulating international economic relations on the international plane, as well as the relationship between domestic law and international law, based on the three main backgrounds: the special status and roles of domestic law regulating international economic relations, the development of international dispute settlement institutions on the application of law, and the adjustment of the states' attitude on domestic law towards the private persons of other states.

This dissertation is divided into five chapters besides Chapter 1 "Introduction", of which Chapters 2 to 5 are the main body and Chapter 6 is the conclusion.

Chapter 1 first introduces the theme of this study and the three main backgrounds on which the theme of study depends on, from the two aspects of the proposal of the issues and the background and significance of this study. And then it summarizes the main views of literature on the concept and sources of international economic law and the relationship between domestic law and international law, so as to provide a literature basis for this study. The literature on the concept and sources of international economic law is reviewed through three main theories, namely, the narrow sense theory, the broad sense theory and the public law theory, which are closely related to the core term "international economic relations" in the theme of study; and the literature on the relationship between domestic law and international law is reviewed by focusing on the theories and the perspective of the application of domestic law on the international plane, which is closely related to one of the core issues of this dissertation. Finally, it introduces the research methods used in this dissertation. This dissertation mainly uses the research method of analysis, case analysis and comparative analysis.

Chapter 2 first defines the object of this study - "domestic law regulating international economic relations", examines the theories of the concept in detail from the two aspects of "domestic law" and "international economic relations", and makes the definition in this dissertation. On the one hand, this dissertation notes that due to the development of international law and the international community, there are contradictions between the theoretical definition and forms of international law, which lead to the problems in

defining both the international law and domestic law. Therefore, this dissertation defines international law and domestic law in the formal sense, without distinguishing the essence of the legal norms. On the other hand, this dissertation adopts the public law theory to define “international economic relations” with the background of the long-standing controversy over the concept and sources of international economic law. Therefore, in this dissertation, “domestic law regulating international economic relations” refers to the legal norms in the form of domestic legislation recognized by a state, regulating the relation between states on coordination and the relation between the state and private person on administration. And then, it introduces the classification methods of the object of study. In line with the study objectives of this dissertation and the definition, it classifies the domestic law regulating international economic relations into three categories, that is, “domestic law regulating international economic relations bound by international treaties”, “domestic law regulating international economic relations bound by customary international law” and “domestic law regulating international economic relations that is not bound by international law”. Chapters 3 to 5 conduct a study on the theme in the corresponding circumstances according to the classifications in this chapter.

Chapter 3 conducts a study on the domestic law regulating international economic relations bound by international treaties. In this circumstance, this dissertation takes the dispute settlement mechanism of the ICSID international investment arbitration as an example to analyze and summarize the status and roles of domestic law regulating international economic relations when it applied on the international plane, as well as the relationship between international treaties and such domestic law. This dissertation holds that, as for the domestic legal norms that mainly regulate the relation between the state and private person, they can be applied or referred to as “law” or “fact” in the dispute settlement mechanism of the ICSID, either in the phase of deciding on jurisdiction or in the phase of ruling on substantive issues, especially they can be applied as “law” on the legal issues in the phase of ruling on substantive issues. In addition, domestic law regulating international economic relations can play many important roles in cases. On the other hand, this dissertation holds that it shall establish a solid normative structure paradigm with respect to the relationship between international treaties and domestic law: firstly, the top level should give priority to the application of international treaties as far as possible; secondly, in the fields where there are only principled provisions in international treaties, such as national security exception clauses, domestic laws may

elaborate such principles to make specific rules by domestic legislation that do not violate international treaties, and they can also be applied as “law” in cases; and thirdly, in the reserved fields of domestic law, such as nationality and determination of rights, domestic law should be applied as “law” on the factual aspects of substantive issues.

Chapter 4 conducts a study on the domestic law regulating international economic relations bound by customary international law. In this circumstance, this dissertation takes the state sovereign immunity institution as an example to analyze and summarize the relationship between customary international law and such domestic law. The identification of customary international law may reach the conclusion based on the circumstances at the time point of the act or judgment, and we also should leave space for the development of customary international law, because customary international law is developing and difficult to be identified, which is not as predictable as the international treaties. The domestic legislation and other state practices as the basis of the formation of customary international law are rooted in the social reality of each state, and we must also consider the impact of the development of the international community on them. Therefore, this dissertation holds that it shall establish a solid normative structure paradigm with respect to the relationship between customary international law and domestic law: firstly, the top level is the principle of international law (as customary international law) derived from the basic principle of international law or the validity basis existing in other non-legal factors or in the preconditions for the existence of the legal system; secondly, under that principle of international law, the intermediate level is the developing rules of customary international law that are constantly formed, established, modified or eliminated according to the reality of the international community and various state practice (including domestic legislation); and thirdly, the bottom level is the domestic legislation enacted on the premise of the principle of international law and on the basis of the reality of the international community, which plays multiple roles in creating, implementing and changing customary international law.

Chapter 5 conducts a study on the domestic law regulating international economic relations that is not bound by international law. In this circumstance, this dissertation takes the legal norms of international investment on “administration” in the broad sense, especially the domestic legal norms regulating administration relation between the state and private person on “promotion” and “protection”, as an example, and takes the view that the existence of domestic law regulating international economic relations that is not

bound by international law is the reality in practice and with rationality on theory. In addition, since such domestic law may play a “pilot” role to carry out some rules first in certain states to find out their feasibility and the existence of such legal norms is an important way to ensure the inclusiveness and flexibility of the international economic legal system, the existence of such legal norms is necessary. Such domestic law can be applied as “law” in the ICSID international investment arbitration, and may play a complementary role in the fields where international treaties are incomplete or not exhaustive.

Chapter 6 is the conclusion. On the basis of the study in Chapters 3 to 5, this dissertation summarizes the status, roles and legal effect of domestic law regulating international economic relations on the international plane and its relationship with international treaties, customary international law and other international norms in three categories of circumstances, and puts forward the corresponding solid normative structure paradigms. Based on these conclusions, this dissertation holds that domestic law and international law should form a unified system in the aspect of international economic relations, and we should pay more attention to the important roles of domestic law in regulating international economic relations.

論文審査結果要旨

博士論文提出者 孫劼 (Sun Jie)

論文題目： On Domestic Law Regulating International Economic Relations
(国際経済関係を調整する国内法について)

1. 本論文の概要

国際法が設定した人為的境界線である国境を越えてさまざまな経済活動が展開されることが常態化した今日、企業や個人による具体的な経済的諸活動の多くは、国境を越えて世界的規模で展開されている。他方で、このような国境を越えた経済的諸活動を法的に規律する法規範は、ある国が単独で制定する商法、経済法、取引法、行政法等の国内法と、国際社会において国家を規律対象とする国際法とに、少なくとも形式上は分類されてきた。国境を越えた国際経済活動を規律する法規範の総体を見ると、これらの国内法規範と国際法規範が相互に錯綜しながら適用される複雑な状況が見受けられる。本論文は、このような国境を越えた経済活動としての国際経済関係を規律する法規範全体を検討対象として、特に国際法が関係国内法に対してどのような具体的影響を及ぼしているかを総合的に分析した画期的研究である。

本論文は、第1章から第6章までの6つの部分から構成されている。まず第1章では、本論文全体の序論的考察として、本稿の直接の検討対象である国際経済関係を規律する国内法との関係で、国際経済法 (International Economic Law) の概念と定義についての考察が行われている。そこでは、狭義の国際経済法概念を採る論者として、Schwarzenberger、田中耕太郎、金澤良雄、王鉄崖らの見解が分析され、広義の国際経済法概念を採る論者として、Jessup、John H. Jackson、Erlar、小原喜雄、佐藤和男らの見解が検討されている。さらに、公法理論 (Public Law Theory) を主張する論者として、大平善梧、松下満男、澤田壽夫、車丕照らの主張が検討され、さらに中国で有力に主張されるようになった国際調整理論 (International Coordination Theory) と国際規制理論 (International Regulation Theory) の内容が紹介されている。さらに筆者は、検討の根源に立ち返って、国際法と国内法の関係そのものに関して、一元論 (Monism) と二元論 (Dualism)、そして現代的二元論 (Modern Dualism) の分析を行い、その上で国際的平面における国内法適用の意味について考察を加えている。その結果、国際法平面において国内法は少なくとも「事実」(facts) としての意味を持つことを指摘している。続いて第2章で、筆者は、国際経済関係を規律する国内法の定義と分類を試みている。そこでは、まず国際経済関係の定義が示された上で、国際経済関係を規律する国内法が、以下の3つに分類されることが提示される。すなわち、第一に、国際条約によって拘束される国際経済関係を規律する国内法、第二に、慣習国際法によって拘束される国際経済関係を規律する国内法、第三に、国際法によって拘束されない国際経済関係を規律する国内法、である。そして本論文では、これら3つの類型の国際経済関係を規律す

る国内法について、第3章から第5章においてそれぞれ詳細な分析が行われている。

第3章では、国際条約 (International Treaties) によって拘束される国際経済関係を規律する国内法が検討対象とされる。そこでは、ICSID 仲裁や常設国際司法裁判所、国際司法裁判所といった伝統的な国際紛争解決手続において、国内法が法的にいかなる位置づけを持つものと捉えられていたかが詳細に検討される。検討の結果、これら国際紛争解決手続の判例等の中では、国内法が「事実」として位置づけられる場合と「法」として位置づけられる場合があること、また国際法を補完する法源 (Supplementary Source) として適用される場合もあること、等が指摘されている。次の第4章では、慣習国際法によって拘束される国際経済関係を規律する国内法が検討対象とされる。そこで具体的な検討素材として取り上げられているのは、国家主権免除 (State Sovereign Immunity) の問題である。国家主権免除の問題は、国際条約による規律が及ぶ部分は現状ではごく限られており、その大部分は慣習国際法によって規律されているものと筆者は捉えている。そこでは、国家主権免除に関する主要国の国家実行が検討されるとともに、慣習国際法の裏付けとなる法的確信の分析が主要な国際判例や国連国際法委員会 (ILC) による条約草案の起草過程の検討等を通じて行われている。さらに、第5章では、国際法によって拘束されない国際経済関係を規律する国内法に関して、検討が加えられている。ここでは、国際条約も慣習国際法も拘束を及ぼさない国際経済関係の領域に関しては、各国の国内法が自由に規律を行っていることが指摘されている。但し、筆者は、このような国際法の拘束を受けない国際経済関係を規律する国内法が存在することの重要性を一方では指摘しつつ、このような領域の存在自体が国際経済関係における単独主義 (Unilateralism) の主張を肯定するものではないとの指摘も行っている。最後に、論文全体の結びにあたる第6章において、筆者は、本稿が考察対象とした国際経済関係を規律する国内法は、国際法との間で強固な規範構造的パラダイムを有しており、両者の関係を総合的に捉えることを通じて、一元論や二元論といった伝統的な学説を越えた新たな次元での国際法/国内法関係の理論構築が可能となることを指摘して、本論文全体の考察を結んでいる。

2. 本論文の評価

本論文は、国際経済関係を規律する国内法と国際法の関係に関して、2つの法体系間の複雑な相互関係に関して実証的手法と理論的探究の双方を駆使しながら検討を行った意欲的研究であり、その学術的成果は高く評価することができる。本論文において筆者は、理論的には中国や日本のみならず米国やヨーロッパ等を含めて世界的規模で歴史的な検討を加えており、また数多くの国際判例や仲裁判断等を丹念に分析して実証的に結論を導くなど、その学問的な方法論と手法は堅実でありその点も高く評価できる。また、単なる学説の整理や判例分析にとどまらず、国際経済関係を規律する国内法に対して国際法がいかなる影響を及ぼしているかに関する本論文での具体的な検討を通じて、国際法と国内法の関係に関する新たな理論枠組構築への展望も示すなど、学問上の未知の領域に踏み込む強い意欲も十分に感じ取ることができ、その点も一定の評価ができる部分と考えられる。

もつとも、本論文においても問題点や残された課題が存在しないわけではない。例えば、慣習国際法によって拘束される国際経済関係を規律する国内法が扱われている本論文の第4章では、慣習国際法が拘束力を及ぼしている国際経済関係に関する論点として「国家主権免除」の問題のみが具体的な検討対象として取り上げられているが、これ以外にも国際経済関係における「域外適用」の問題などもその検討対象として取り上げられるべき分野であると考えられる。このような問題にまで分析の視野を広げた場合、国際経済関係を規律する国内法に関して、一国の法政策上の要因や動機が当該国内法にどのような形で反映されるのか、またそれが他国に対していかなる実際上の効果を及ぼすことになるかといった問題を、「域外適用」の可能性や限界、またそれに対する国際法による規律（及びその範囲や内容）等を含めて検討を行えば、本論文による分析に一層の深みをもたらすことができたとも考えられる。

しかし、以上のような点は、本論文自体が有する優れた学術的価値を損なうものではない。筆者自身も、そのような残された課題があることを自覚した上で、今後さらに研究を進展させてこれらの課題に取り組む、一層の研究成果を挙げるであろうことは、筆者の卓越した研究能力を踏まえれば十分に期待できるところである。本論文で示された筆者の優れた専門的能力に照らせば、筆者が極めて近い将来にアジアを代表する国際経済法の専門家として高い評価を得るであろうことは疑いない。

以上により、本論文は、博士（法学）の学位を授与される水準に十分達しているものと認められる。

2022年8月18日

審査委員

植木 俊哉

西本 健太郎

車 丕照