

## 第十章

# 海战法

(有关自海上对陆地目标的攻击，可参见前文第九章“敌对行为”的内容。)

### 导 读

“海战”这一术语被用来表示“在水面、水下或水上进行的军事行动”。<sup>214</sup>适用于陆上武装冲突的国际人道法的基本原则——其基本目的在于使非战斗员和民用财产不受损害——也适用于此种类型的军事行动。然而，海战所具有一些独特的特征要求为其制定一套特别的规范。

大多数有关海战法的国际条约都是20世纪初制定的。<sup>215</sup>然而，在20世纪所发生的各场战争让人们意识到，先前调整海战的规则已经过时了。直到20世纪90年代，专家学者和政府官员们才在考虑近一百年局势发展的情况下，起草了《圣雷莫手册》，从而澄清了海战法，并使其得以跟上时代的发展。

早在1907年，《海牙公约》就得以通过。<sup>216</sup>这些条约对海战法的成文化虽然并不完整，但具有重要意义。这些公约中的八个对海战的不同方面作出了规范。这些条文不仅对敌对行为作出了规范（有关水雷布设的第八公约；有关海军轰击的第九公约；有关保护病者、伤者和遇船难者的第十公约），而且也涉及对某些船只的保护（有关商船及其转变为战船的第六公约与第七公约；从未发生过效力的有关俘获权的第十一公约与第十二公约；有关中立国之权利与义务的第十三公约）。

214 在线“大英百科全书”，<http://www.britannica.com>。

215 如须参阅所有条文，可参见SCHINDLER Dietrich and TOMAN Jiri, *The Laws of Armed Conflicts*, Fourth ed., Leiden/Boston, Nijhoff Publishers, 2004, pp. 1055-1178 and 1409-1430.

216 这些条约可在<http://www.icrc.org/ihl>网站上找到。

在两次世界大战期间，这些公约中所确立的旨在减少海战受难者的规则被证明是无效的。而且，由于当时已经取得的技术进步，这些规则也已与时代落伍了。在两次大战之间，1936年在伦敦通过的一项条约规定，对于潜水艇，也适用与水面船只同样的规则。但是，事实证明，这并不足够，因为第二次世界大战充斥着大量的鱼雷攻击中立船只、商船和医院船事件以及随意敷设水雷等做法。

1949年，《改善武装部队伤者病者及遇船难者境遇之日内瓦公约》取代了1907年《海牙第十公约》。1977年《第一议定书》规定，其有关保护免遭敌对行动后果影响的所有规定也适用于“可能影响陆上平民居民、平民个人或民用物体的”<sup>217</sup>海战。然而，这两个重要的条约仍未能够澄清海上敌对行动的有关事项。

例如，(1982年)福克兰／马尔维纳斯之战引发了交战方利用禁航区的问题以及《日内瓦第二公约》禁止医院船使用密码的问题。<sup>218</sup>另外，在两伊战争期间(1980—1988)，经常发生攻击中立民用船只的事件以及使用水雷的问题。

1987年至1994年间，圣雷莫人道法研究所召集了一系列会议。这些会议聚集了来自24个国家的专家和高级政府官员，并最终成功地起草了《圣雷莫手册》<sup>219</sup>。该手册遵循了之前《牛津手册》<sup>220</sup>的模式，不具有法律约束力，但是，它以另人赞赏的方式澄清了当前海战法中所确立的规则。

《圣雷莫手册》主要的优点在于：它将战后国际法尤其是国际人道法方面(1949年《日内瓦公约》及其1977年《附加议定书》)所取得的进展明确地结合了起来。

《圣雷莫手册》重申了以下事实，即陆战法的主要原则也适用于海战。例如，区分原则以及在发动一次攻击时须采取预防措施的要求均在手册中得到了清晰的表述。手册中也包含了“军事目标”的概念，并使其适应海战的需要。

该手册还尝试澄清某些有关海战的特定问题：它就某些武器(水雷与鱼雷)的使用作出了具体的规定；它规范了船只与飞机之间的关系；通过区分不同的海域，将海战法的发展考虑在内等。

尽管其条文没有法律约束力，而且海战也很少发生，但是，这并未影响《圣雷莫手册》在今日的价值。现在，各国手边有了一份条理清晰的文件，这使得它

217 《第一议定书》第49条第3款。

218 《日内瓦第二公约》第34条第2款；同时可参见Case No. 162, Argentina/UK, The "Red Cross Box".第1654页。

219 《适用于海上武装冲突的圣雷莫国际法手册》。由圣雷莫人道法国际研究所召集的国际法学家及海军专家起草，1994年6月通过。刊载于IRRC, No.816, 1995, pp. 583-637. 参见Document No. 68, San Remo Manual on International Law Applicable to Armed Conflict at Sea, p. 1007。

220 《海战法手册》，牛津，1913年，可在<http://www.icrc.org/ihl>找到。

们在其行动和立法中可以将海战法考虑在内。<sup>221</sup>该手册是目前有关海战法的主要参考文献。

**推荐阅读:** DOSWALD-BECK Louise (ed.), *San Remo Manual on International Law Applicable to Armed Conflicts at Sea*, Cambridge, CUP, 1995, 257 pp. HEINTSCHEL VON HEINEGG Wolff, *Regions of Operations of Naval Warfare: Reports and Commentaries of the Round-Table of Experts on International Humanitarian Law Applicable to Armed Conflicts at Sea*, Canadian Ministry of Defence, Canadian Red Cross, Ottawa 25-28 September 1992, Bochum, N. Brockmeyer, Vol. III, 1995, 150 pp. MEYROWITZ Henri, "Le Protocole additionnel I aux Conventions de Genève 1949 et le droit de la guerre maritime", in *RGDIP*, Vol. 89/2, 1985, pp. 243-298. POLITAKIS George P., *Modern Aspects of the Laws of Naval Warfare and Maritime Neutrality*, London, New York, Kegan Paul International, 1998, 678 pp. RAUCH Elmar, *The Protocol Additional to the Geneva Conventions for the Protection of Victims of International Armed Conflicts and the United Nations Convention on the Law of Sea: Repercussions on the Law of Naval Warfare*, Berlin, Duncker & Humblot, 1984, 165 pp. ROACH J. Ashley, "The law of naval warfare at the turn of two centuries", in *AJIL*, Vol. 94/1, 2000, pp. 64-77. SHEARER I. A., "International Humanitarian Law and Naval Operations", in *Quatre Études du Droit International Humanitaire*, Geneva, Henry-Dunant Institute, 1985, pp. 17-34.

**深入阅读:** BIERZANEK Remigiusz, *The Laws of Naval Warfare, A Collection of Agreements and Documents with Commentaries*, Dordrecht, Boston, London, 1988, pp. 161-171. BRING Ove, "The Falkland Crisis and International Law", in *Nordisk Tidsskrift for International Ret*, Vol. 51, 1982, pp. 129-163. COLOMBOS Constantine John, *The International Law of the Sea*, London, Longmans, 6<sup>th</sup> ed., 1967, 886pp. DINSTEIN Yoram, "The Laws of War At Sea", in *IYHR*, Vol.10, 1980, pp.38-69. RONZITTI Natalino(ed.), *The Law of Naval Warfare, A Collection of Agreements and Documents with Commentaries*, Dordrecht/Boston, Martinus Nijhoff Publishers, 1988, 888 pp. TUCKER Robert W., "The Law of War and Neutrality at Sea", In *International Law Studies*, US Naval War College, Vol.50, 1955, 448pp. WOLFRUM Rüdiger, "Military Activities on the High Seas: What are the Impacts of the U.N. Convention on the Law of the Sea?", in *International Law Studies*, US Naval War College, Vol. 71, 1998, pp. 501-513.

## 一、适用范围：不同海域

**推荐阅读:** HEINTSCHEL VON HEINEGG Wolff, *Regions of Operations of Naval Warfare: Reports and Commentaries of the Round-Table of Experts on International Humanitarian Law Applicable to Armed Conflicts at Sea*, Canadian Ministry of Defence, Canadian Red Cross, Ottawa 25-28 September 1992, Bochum, N. Brockmeyer, Vol. III, 1995, 150 pp.

**深入阅读:** HEINTSCHEL VON HEINEGG Wolff, "The Law of Naval Warfare and International Straits", in *International Law Studies*, US Naval War College, Vol. 71, 1998, pp. 263-292. LECKOW Ross, "The Iran-Iraq Conflict in the Gulf: The Law of War Zones", in *ICLQ*, Vol. 37, 1988, pp. 629-644.

<sup>221</sup> 例如，德国军事手册就是以在圣雷莫开展的工作为基础制定的，参见Humanitarian law in armed conflicts -Manual, Federal Ministry of Defence, Germany, VR II 3, DSK VV207320067, Zdv 15/2, August 1992, pp. 97-112.最近美国与英国制定的军事手册，就其中的海战法而言，也同样遵循了《圣雷莫手册》。

## (一) 海域

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 10, 11, and 12.] p. 1007

---

### 1. 内水、领海和群岛水域

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 14-22.] p. 1007

---

### 2. 国际海峡和群岛海道

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 23-33.] p. 1007

---

### 3. 专属经济区和大陆架

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 34-35.] p. 1007

---

### 4. 公海和国家管辖之外的海底

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 36-37.] p. 1007

---

## (二) 受保护船舶的海域

### 1. 停泊在中立港口——时间限制在24小时内

### 2. 经各方同意：建立一个中立海域

---

案例162. 阿根廷/英国，红十字区 P. 1654

---

### 3. 受保护船舶通过受限海域：禁航区

## 二、海战法原则

---

案例180. 前南斯拉夫问题国际刑事法庭，检察官诉塔迪奇案 [Cf. A., Jurisdiction, para. 100.] p. 1794

---

**推荐阅读：**BOELAERT-SUOMINEN Sonja, *International Environmental Law and Naval War: The Effect of Marine Safety and Pollution Conventions during International Armed Conflict*, Newport, Naval War College, 2000, 364 pp. HEINTSCHEL VON HEINEGG Wolff, *Visit, Search, Diversion and Capture: The Effect of the United Nations Charter on the Law of Naval Warfare: Reports and Commentaries of the Round-Table of Experts on International Humanitarian Law Applicable to Armed Conflicts at Sea, Norwegian Navy School of Tactics, Norwegian Red Cross, Bergen 20-24 September 1991*, Bochum, N. Brockmeyer, Vol. IV, 1995, 210 pp. MEYROWITZ Henri, "Le Protocole additionnel I aux Conventions de Genève et le droit de la guerre maritime", in RGDP, Vol. 89, 1989, pp. 243-298. MOINEVILLE Hubert, *La guerre navale*, Paris, PUF, 1982, 152 pp.

**深入阅读：**HEINTSCHEL VON HEINEGG Wolff, "Visit, Search, Diversion, and Capture in Naval Warfare. Part II, Developments Since 1945", in CYIL, 1992, pp. 89-126. MACCLAIN, Ronald S., "The Coastal Fishing Vessel Exemption from Capture and Targeting: An Example and Analysis of the Origin and Evolution of Customary International Law", in *Naval Law Review*, Vol. 45, 1998, pp. 77-125. ROBERTSON Horace B., "The Obligation to Accept Surrender", in *International Law Studies*, US Naval War College, Vol. 68, 1995, pp. 541-552. ROBERTSON Horace B., "The Principle of the Military Objective in the Law of Armed Conflict", in *International Law Studies*, US Naval War College, Vol. 71, 1998, pp. 501-513.

## (一) 海战法的传统原则

## (二) 海战中的中立规则：“诉诸战争权”或“战时法”

## (三) 附加原则

### 1. 基本规则

- 民用物体与军事目标的区别

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 38-41.] p. 1007

---

### 2. 攻击中的预防措施

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. para. 46.] p. 1007

---

### 3. 军事目标

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. para. 40.] p. 1007

---

案例75. 位于汉堡的英国军事法庭，珀琉斯审判 p. 1034

---

### 三、海上作战方法和手段

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 p. 1007

---

#### (一) 水雷战

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 80-92.] p. 1007

案例130. 国际法院，尼加拉瓜诉美国案 [Cf. paras. 80, 215, and 254.] p. 1359

---

**推荐阅读：**DINSTEIN Yoram, "The Laws of War at Sea", in *IYHR*, Vol. 10, 1980, pp. 38-69. HEINTSCHEL VON HEINEGG Wolff, "The International Law of Mine Warfare at Sea", in *IYHR*, Vol. 23, 1993, pp. 53-76. REED J., "'Damm the Torpedoes': International Standards Regarding the Use of Automatic Submarine Mines", in *Fordham International Law Journal*, Vol. (2), 1984-1985, pp. 286-322. STEPHEND. J. & FITZPATRICK M.D., "Legal aspects of contemporary naval mine warfare", in *Loyola of Los Angeles International and Comparative Law Journal*, Vol. 21/4, 1999, pp. 553-590.

**深入阅读：**LIENANTJ.-C., "La guerre des mines au Viet-Nam", in *Revue Maritime*, No. 299, 1974, pp. 696-703.

#### (二) 潜艇战

---

文件73. 英国对德国遇船难者的政策 p. 1029

案例75. 位于汉堡的英国军事法庭，珀琉斯审判 p. 1034

---

**推荐阅读：**MIDDLETON Drew, *Submarine, The Ultimate Naval Weapon*, Chicago, Playboy Press, 1976, 256 pp. PARKS William H., "Making Law of War Treaties: Lessons for Submarine Warfare Regulation", in SCHMITT Michael N. (ed.), *International Law across the Spectrum of Conflict*, Newport, R.I., 2000, pp. 339-385. WEISS C.J., "Problems of Submarine Warfare under International Law", in *Intramural Law Review*, Vol. 22, 1967, pp. 136-151.

**深入阅读：**GILLILAND Jane, "Submarines and Targets: Suggestions for New Codified Rules of Submarine Warfare", in *Georgetown Law Journal*, No. 3, 1985, pp. 975-1005. KERR A. A., "International Law and the Future of Submarine Warfare", in *United States Naval Institute Proceedings*, Vol. 81, 1955, pp. 1105-1110.

#### (三) 封锁

---

文件57. 法国，加入《第一附加议定书》 [Cf. B., para. 17.] p. 973

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 93-104.] p. 1007

---

案例69. 美国，捕获案 p. 1023

案例146. 联合国安理会，对伊拉克实施制裁 [Cf. B.] p. 1551

---

**推荐阅读：**MEYROWITZ Henri, "Le Protocole additionnel I aux Conventions de Genève de 1949 et le droit de la guerre maritime", in *RGDIP*, Vol. 89/2, 1985, pp. 243-298. SWAYZE Frank B., "Traditional Principles of Blockade in Modern Practice: United States Mining of Internal and Territorial Waters of North Vietnam", in *JAG Journal*, Vol. 29/2, 1977, pp. 143-173. WHITEMAN, Marjorie M., "Blockade", in *Digest of International Law*, Vol. 10, Chapter XXXI: Belligerent Interference with Neutral Commerce, US Department of State Publication 8367, Washington DC, Government Print. Off., 1968, pp. 861-879.

**深入阅读：**ROWSON S.W.D., "Modern Blockade: Some Legal Aspects", in *BYIL*, Vol. 23, 1946, pp. 346-353.

## 四、受保护的物体

### (一) 医院船

(见下文，六“医院船”，第253页。)

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 47-51.] p. 1007

案例162. 阿根廷/英国，红十字区 p. 1654

---

### (二) 其他受保护的船舶

#### 1. 交战国间通过事先协议保证安全行驶的船舶

— 俘虏交换船

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 47 and 48.] p. 1007

— 参与人道使命的船舶，包括运送为平民居民之生存所不可或缺之物资的船舶

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 47 and 48.] p. 1007

#### 2. 客船

#### 3. 负有宗教、非军事之科研或慈善使命的船舶

4. 运输受特别保护之文化财产的船舶
5. 小型近海渔船和从事地方贸易的小型船只
6. 从事海洋环境保护的船舶
7. 已投降的船只
8. 救生船和救生筏

---

案例75. 位于汉堡的英国军事法庭, 珀琉斯审判 p. 1034

---

**推荐阅读:** CAUDERAY Gerald C. & BOUVIER Antoine, *Manual for the Use of Technical Means of Identifications by Hospital Ships, Coastal Rescue Craft, Other Protected Craft and Medical Aircraft*, Geneva, ICRC, 1995, 196 pp. EBERLIN Philippe, "The Protection of Rescue Craft in Period of Armed Conflict", in *IRRC*, No. 246, June 1985, 16 pp. PREUX Jean de, "Protection du sauvetage maritime côtier", in *Studies and Essays on International Humanitarian Law and Red Cross Principles in Honour of Jean Pictet*, Geneva, ICRC, The Hague, Martinus Nijhoff Publishers, 1984, pp. 103-111.

### (三) 对敌方商船的保护

1. 除非它们属于军事目标
2. 使其成为军事目标的行为

### (四) 对中立国商船的保护

1. 导致它们可被攻击的情形

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. para. 67.] p. 1007

---

**推荐阅读:** JENKINS M., "Air Attacks on Neutral Shipping in the Persian Gulf: The Legality of the Iraqi Exclusion Zone and Iranian Reprisals", in *Boston College International and Comparative Law Review*, Vol. 8/2, 1985, pp. 517-549. NAVIAS Martin S. & HOOTON E.R., *Tanker Wars: The Assault on Merchant Shipping During the Iran-Iraq Conflict, 1980-88*, London, Tauris Academic Studies, 1996, 244 pp. WALKER George K., *The Tanker War, 1980-88: Law and Policy*, Newport, Naval War College, 2000, 627 pp.

### (五) 海洋环境的保护

## 五、海上禁航区

**推荐阅读：**POCAR Fausto, "Missile Warfare and Exclusion Zones in Naval Warfare", in *IYHR*, Vol. 27, 1997-1998, pp. 215-224.

**深入阅读：**JENKINS M., "Air Attacks on Neutral Shipping in the Persian Gulf: The Legality of the Iraqi Exclusion Zone and Iranian Reprisals", in *Boston College International and Comparative Law Review*, Vol. 8/2, 1985, pp. 517-549.

## 六、医院船

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 47 and 49-51.] p. 1007

文件74. 英国/德国，德国图宾根号亚得里亚海沉船事件 p. 1031

---

**推荐阅读：**JUNOD Sylvie S., "Protection of the Victims of Armed Conflict Falkland-Malvinas Islands (1982): International Humanitarian Law and Humanitarian Action", Geneva, ICRC, 1985, 45 pp.

**深入阅读：**CAUDERAY Gerald C. & BOUVIER Antoine, *Manual for the Use of Technical Means of Identifications by Hospital Ships, Coastal Rescue Craft, Other Protected Craft and Medical Aircraft*, Geneva, ICRC, 1995, 196 pp. EBERLIN Philippe, "The Identification of Medical Aircraft in Periods of Armed Conflict. Identification of Hospital Ships and Ships Protected by the Geneva Conventions of 12 August 1949", in *IRRC*, No. 229 & 231, November-December 1982, 31 pp. EBERLIN Philippe, "The Protection of Rescue Craft in Period of Armed Conflict", in *IRRC*, No. 246, June 1985, 16 pp. PREUX Jean de, "Protection du sauvetage maritime côtier", in *Studies and Essays on International Humanitarian Law and Red Cross Principles in Honour of Jean Pictet*, Geneva, ICRC, The Hague, Martinus Nijhoff Publishers, 1984, pp. 103-111.

### (一) 特别保护

- 用于海岸营救行动的小艇
- 医疗运输船
- 中立船只

### (二) 失去保护

- 使用密码

---

案例162. 阿根廷/英国，红十字区 p. 1654

---

## 七、海上战争受难者的地位和待遇

---

文件68. 《圣雷莫国际海上武装冲突法手册》 [Cf. paras. 161-168.] p. 1007

案例125. 以色列，海军击沉驶离黎巴嫩海岸的小型救生艇 p. 1333

---

**推荐阅读：**JUNOD Sylvie S., "Protection of the Victims of Armed Conflict Falkland-Malvinas Islands (1982): International Humanitarian Law and Humanitarian Action", Geneva, ICRC, 1985, 45 pp.  
SHEARER I. A., "International Humanitarian Law and Naval Operations", in *Quatre Études du Droit International Humanitaire*, Geneva, Henry-Dunant Institute, 1985, pp. 17-34.