

論衝突中和衝突後社會的法治：聯合國的行動及  
中國的貢獻

The Rule of Law in Conflict and Post-Conflict Societies:

The Actions of the United Nations and the Contributions of China

by

吳燕妮

WU YANNI

導師：曾令良 教授

SUPERVISOR: Prof. Zeng Lingliang

(公法或政法學) 哲學博士

Doctor of Philosophy (Public or Political Juridical Sciences)

2012 年

Year 2012

法學院

Faculty of Law

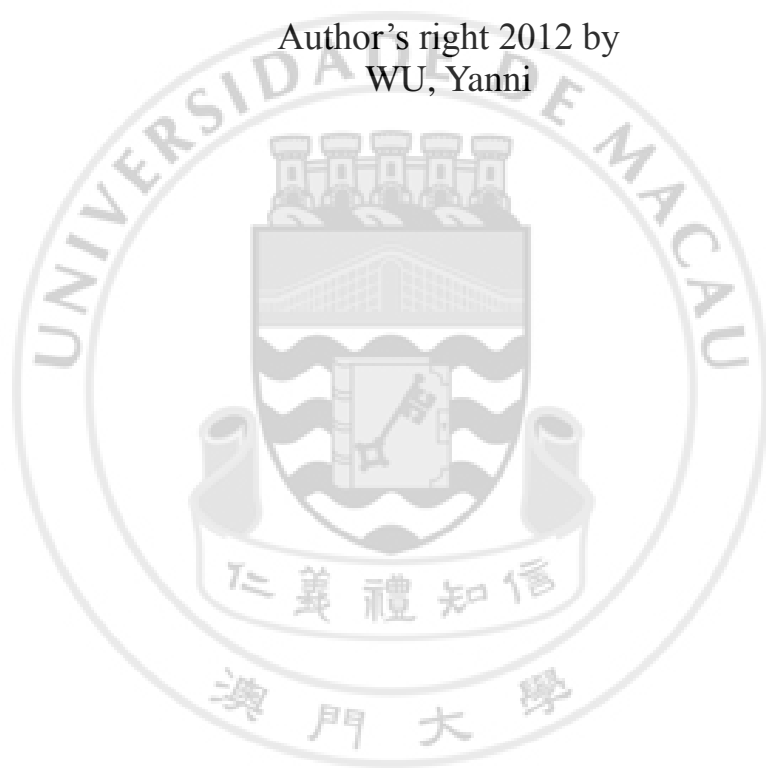
澳門大學

University of Macau





Author's right 2012 by  
WU, Yanni





## 致 謝

如果說人生的每一步都是在十字路口一次又一次選擇，那麼，履歷尚淺的我不敢說我曾經在人生的十字做過多少艱難的抉擇。因為從拿起書本，開始學生時代的第一天至今，我幾乎沒有經歷過人生的大風大浪。

五年前的一次寶貴機遇，讓我來到了澳門這個東西方文化交流和碰撞的城市，開始了人生履歷中最为重要的階段。這五年中，我曾有機會赴海外進行學術訪問；也受到多個學術團體的嘉獎；我有幸拜讀曾令良教授門下學習歐盟法和國際法專業知識，也有機會十餘次在期刊雜誌上發表拙文，得到專家學者的肯定與指導。這樣看來，讀博似乎是一種無需選擇的、人生必然要經歷的宿命似安排，至少於我而言正是如此。然而，我自知要想在學術的道路上越行越遠，還要經過漫長的道路和勤奮的耕耘。希望博士論文能夠成為我未來學術道路的起點，讓我更加堅定的走下去。

我想用最簡樸的語言感謝多年以來，尤其是攻讀博士學位期間，那些真心幫助過我的老師、同學和家人。

首先，我要將我最真摯的感謝給予我學習生涯中最敬重的人，我最尊敬的導師曾令良教授；如果說父母是我呱呱墜地後教我認識社會的第一任老師，那麼曾老師則是將我引入國際法殿堂、讓我學會從一個全新的視角認識人類社會的最重要的人。無論何時，曾老師總是以廣闊開放的胸襟激勵著我不斷挑戰自

我，實現學術上的積累和對未來事業的拓展；他國際化的視野和廣闊的研究體系使我受益匪淺，尤其他在本文選題、撰寫和最後定稿階段提出的寶貴建議更是彌足珍貴。不僅在學術上，在生活中，曾老師也能時刻讓我感受到師長關懷的溫暖。當我的生活遇到重大挫折或是面臨重大選擇時，更是及時給我最真誠的幫助，為我的人生解惑。曾老師本人對於學術的熱忱和對於生活的認真與激情又時刻激勵我去效仿，去學習。

此外，我還要用最質樸的情感感謝在整個碩士、博士期間培養我的集體——澳門大學法學院。對於我，這個集體以其雄厚的學術資源、充滿溫情與關愛的人文環境給我營造了良好的氛圍，讓我從一個國際法的小學生迅速成長為即將踏上社會的專業法律人。

我要感激對我的成長付出過無數關愛的各位老師。

法學院的劉高龍教授，對我的影響極其深遠。在平日的閒談中，總是能得到劉老師對於學術問題的意見；而就是針對一些社會熱點問題閒話家常，也能感受到老師嚴謹的學術作風和生活態度，讓我時常有如沐春風之感；而在生活中，劉老師也對我們每個學生給予長著的關愛。尤其要提到的是，本文在選題和修改的過程中幾次得到劉老師的寶貴意見，深感榮幸。

我還要用濃墨重彩之筆深深的感謝法學院的魏丹教授。三年的博士階段是我學習最多知識、成長最快的階段。除了在論文的撰寫中給我指導與幫助，魏老師本人踏實、嚴謹的學術和工作作風也給我留下了深刻的印象。老師的身體力行讓我深刻的感受到，一個好的研究者，對待任何工作都要一絲不苟。

此外，還要感謝法學院其他給予我關心和幫助的各位教授，駱偉建教授、範劍虹教授、唐曉晴教授以及我碩士階段就讀的英文法項目的各位教授，他們

無不在課堂上為我傳道授業解惑，在課堂之外更是用豐富的學術成果和人生履歷幫我解開各種難題，成為我最重要的良師益友。

在澳大攻讀學位期間，最難忘還有濃濃的同窗情誼，和他們在一起的時光有歡笑，也有淚水；有開心也有憂鬱；但是所有的經歷都是和大家攜手並肩度過。我的師姐郭晶、師兄何慶文、好友呂冬娟，以及師妹張皎、冉沅弋等，和他們共度幾年時光，為了共同的學術理想聚在一起實屬緣分，願珍惜！

還有為了幫我安排答辯不辭辛苦的法學院辦公室的工作人員，尤其是 **Suyanto**，他的誠懇與體諒讓我放心的把一切答辯事項交給他幫忙而倍感安心。

感謝德國馬克思普朗克比較公法與國際法研究所的 **Armin von Bogdandy** 教授、**Ute Emrich** 女士以及 **Johanna Dickschen** 博士對我的幫助和指導，以及我熱情的保加利亞房東 **Joro Chiparov**，感謝他們，讓我的德國之行輕鬆收穫知識與快樂。

最後，對於我的家人，尤其是四位父母，滿腔的感恩只能化為對他們的一句重重承諾，未來我將繼續努力，報答他們的養育和關愛；讓他們的晚年更加幸福、安心，也不負社會對於一個博士生的栽培與期待。而對於一直陪伴在我身邊，並且將和我一生相伴的我的丈夫，只希望彼此能夠一直這樣幸福、快樂的攜手走完此生！

吳燕妮

2012年5月於澳門

## 摘要

本文以衝突中和衝突後社會（以下簡稱衝突社會）的法治為研究對象，以國際社會，尤其是聯合國在衝突社會中的法治努力作為切入點，探討了聯合國建設衝突社會法治的三個主要路徑：過渡司法、和平方動以及憲政秩序的重建，分析了聯合國在衝突社會法治建設的理論和實踐，以及聯合國各機構在推動衝突社會法治的不同作用。本文也對我國在衝突社會法治建設中所做的努力和貢獻進行了研究。

本文並不停留於概念分析與理論闡發，而是將理論與聯合國踐行法治的具體內容相結合進行評述，指出聯合國體制和運作上的一些弊端，以及所面臨的新挑戰，從而推動聯合國在衝突社會法治建設中角色的不斷完善。此外，儘管中國在促進衝突社會法治方面業已發揮了大國作用，但在某些方面參與度不夠，仍需要不斷加強。

關鍵詞：衝突社會 衝突社會法治 過渡司法 和平方動 憲政重建 聯合國與中國

## Abstract

This study mainly focuses on the rule of law in conflict and post-conflict societies (hereinafter conflict societies), on the perspective of the efforts of the UN. Through a critical analysis, the study then discusses the main aspects of the rule of law in post-conflict societies, and the role of China in the social construction of the post-conflict societies. This study summarizes the three main paths of the UN building rule of law in post-conflict societies, including transitional justice, peace operations and the reconstruction of the constitutional order, to investigate the theory and practice of the UN's effort in reconstructing the conflict societies, as well as the different role of the UN agencies, the UN General Assembly, Security Council, International Court of Justice and the Secretary-General, in promoting rule of law in these societies.

This thesis does not only study individual concepts, but also analyzes the theory and practice of the UN concerning the rule of law. It then points out the shortcomings of the UN system, as well as, challenges currently affecting the UN and its operations. Therefore, this study may help to promote the leading role of the UN in post-conflict societies in construction of the rule of law. This study then further discusses the role of China in the rule-of-law construction in conflict societies, as well as the assistance of the UN's operations. This analysis includes China's foreign policies, the practice of assistance in post-conflict societies, and the positioning of China concerning related issues. Although China has been constantly emphasizing the responsible image in the international community, it still has problems of inadequacy of participation which needs further enhancement.

Keywords: Post-Conflict Society; Rule of Law; Transitional Justice; Peace Operations; Constitutional Reconstruction; UN and China

# 目 錄

表格及圖表列表 .....	xviii
縮略語表 .....	xx
導 論 .....	1
一、研究背景與意義 .....	1
二、論題現狀及文獻綜述 .....	4
(一) 選題研究現狀 .....	4
(二) 國內外研究現狀總述 .....	5
三、選題研究目的 .....	16
四、研究方法與思路 .....	17
(一) 研究方法 .....	17
(二) 研究思路 .....	18
五、研究的預期貢獻 .....	19
六、篇章組織結構 .....	21
七、原創性聲明 .....	24
上編 法治與衝突社會	
第一章 國際法視野下的法治 .....	28
第一節 法治的概念 .....	28
一、法治的基本概念 .....	28
二、法治與相關概念的關係 .....	31
第二節 國際法律文件中的法治 .....	40

第二章 衝突社會的法治.....	44
第一節 衝突社會的法治概述.....	44
一、衝突的內涵與外延.....	44
二、衝突社會的國家能力.....	52
三、衝突社會的治理.....	57
第二節 聯合國與衝突社會的法治.....	63
中編 衝突社會法治的實現	
第三章 衝突社會法治的實現：概述.....	70
第一節 過渡司法.....	70
一、過渡司法理論的內涵和發展.....	70
二、過渡司法的基礎.....	74
三、過渡司法機制的優勢和弊端.....	79
第二節 和平方動.....	83
一、對和平方動的界定.....	83
二、和平方動的內容及其發展.....	85
三、和平方動與法治.....	92
第三節 憲政秩序的重建.....	95
一、憲政秩序重建問題的提出.....	95
二、衝突社會憲政秩序的實現.....	97
三、衝突社會憲政秩序重建的困境與出路.....	100
第四節 小結.....	102
第四章 聯合國與衝突社會的法治實現：過渡司法.....	106

第一節 聯合國對過渡司法機制的發展.....	106
第二節 聯合國對過渡司法機制的促進.....	108
一、真相委員會.....	108
二、國際刑事審判機構.....	112
第三節 過渡司法機制的複雜性.....	125
一、注重過渡司法的評估機制.....	125
二、多種解決方式合理使用.....	128
三、注意政治環境對過渡司法效果的影響.....	129
四、注重本地條件.....	131
五、發揮非政府組織的作用.....	134
六、重視媒體的作用.....	136
第四節 過渡司法機制的發展方向.....	137
<b>第五章 聯合國與衝突社會的法治實現：和平方動</b> .....	<b>141</b>
第一節 和平方動理論.....	141
一、理論發展.....	141
二、維和行動與建設和平.....	142
第二節 和平方動的核心機構.....	143
一、聯合國安理會.....	143
二、建設和平委員會.....	145
第三節 和平方動的輔助機構.....	154
一、聯合國大會.....	154
二、維和行動事務部與維和行動支援部.....	155

第四節 和平方動的主要挑戰.....	157
一、建設和平的目標困境.....	157
二、和平方動的資源困境.....	158
三、與區域組織的協調困境.....	160
四、和平方動的法律責任困境.....	165
第五節 和平方動的發展趨勢.....	168
一、和平方動的要素變化.....	168
二、參與者之間的有效協調.....	169
<b>第六章 聯合國與衝突社會的法治實現：憲政秩序的重建</b> .....	<b>175</b>
第一節 憲政秩序與衝突社會重建.....	175
一、憲法與憲政秩序.....	175
二、衝突社會憲政秩序的重建.....	178
三、聯合國框架下的憲政秩序重建.....	181
第二節 憲政秩序重建的現實困境：憲法制定.....	185
一、衝突社會的特殊矛盾.....	185
二、聯合國框架下制憲的實踐困難.....	188
第三節 憲政秩序重建的現實困境：憲政選舉.....	195
一、衝突後選舉的基礎.....	195
二、聯合國框架下的選舉援助.....	199
三、聯合國選舉援助框架的影響因素.....	202
第四節 衝突社會憲政秩序重建的發展方向.....	204
一、國際法規則的強化.....	205

二、法律框架的穩定化.....	206
三、國家自主權的主導化.....	207
四、憲政建設透明化.....	208
五、協助主體的多元化.....	210
<b>下編 聯合國各機構在建設衝突社會法治中的作用及中國的貢獻</b>	
<b>第七章 聯合國各機構在建設衝突社會法治中的作用.....</b>	<b>214</b>
<b>第一節 大會.....</b>	<b>214</b>
一、大會在衝突社會促進法治的職權概述.....	214
二、大會各機構在衝突社會中促進法治的職權.....	215
三、大會在衝突社會促進法治中職權的擴大.....	218
<b>第二節 安理會.....</b>	<b>220</b>
一、安理會對衝突社會法治的作用概述.....	220
二、安理會促進衝突社會法治的重要工具：制裁措施.....	222
三、安理會制裁措施的限制.....	226
四、安理會制裁措施的法治缺失.....	233
五、安理會制裁措施的改革方向.....	255
<b>第三節 國際法院.....</b>	<b>258</b>
一、國際法院與衝突社會法治相關的職權.....	258
二、國際法院對促進衝突社會法治的主要貢獻.....	259
三、國際法院在促進衝突社會法治中存在的問題.....	262
<b>第四節 秘書長.....</b>	<b>272</b>
一、秘書長權力在促進衝突社會法治中的表現.....	272

二、秘書長職能在衝突社會中的發揮.....	274
三、衝突社會中秘書長職能的發展方向.....	276
<b>第八章 中國對建設衝突社會法治的貢獻.....</b>	<b>278</b>
第一節 中國外交政策對衝突社會法治的支援.....	278
第二節 中國積極參與聯合國框架下的和平行動.....	281
一、中國對聯合國和平行動的理論貢獻.....	281
二、中國對聯合國和平行動的實踐貢獻.....	283
三、中國參與聯合國和平行動的挑戰.....	288
第三節 中國參與聯合國促進衝突社會法治的其他工作.....	292
一、中國對國際法基本原則的發展.....	293
二、中國對國際司法的貢獻.....	294
三、中國對與衝突相關國際問題的獨特見解.....	302
第四節 小結.....	303
<b>結 論.....</b>	<b>305</b>
一、研究結論.....	305
二、現有研究的局限.....	315
三、未來研究的主要方面.....	316
<b>參考文獻.....</b>	<b>318</b>
<b>附錄：個人簡歷.....</b>	<b>355</b>

# Table of Contents

<b>List of Tables and Figures</b> .....	xix
<b>List of Abbreviations</b> .....	xxi
<b>Introduction</b> .....	1
0.1 General Background.....	1
0.2 Specific Background and Literature Review .....	4
0.2.1 Specific Background .....	4
0.2.2 Literature Review .....	5
0.3 Research Goals and Objectives .....	16
0.4 Research Methodology and Design.....	17
0.4.1 Research Methodology.....	17
0.4.2 Design.....	18
0.5 Potential Contributions.....	19
0.6 Organization of the Thesis .....	21
0.7 Statement of Originality .....	24
<b>Volume One The Rule of Law and Post-Conflict Societies</b>	
<b>Chapter I Rule of Law within International Scope</b> .....	28
1.1 The Conception of the Rule of Law .....	28
1.1.1 Basic Principles .....	28
1.1.2 Relationship between other Conceptions .....	31
1.2 Rule of Law in International Instruments .....	40
<b>Chapter II Rule of Law in Post-Conflict Societies</b> .....	44
2.1 Introduction to the Rule of Law in Post-Conflict Societies .....	44

2.1.1 Conception of the Conflict.....	44
2.1.2 State Ability of Post-Conflict Society .....	52
2.1.3 Governance in Post-Conflict Society .....	57
2.2 United Nations and Rule of Law in Post-Conflict Societies.....	63

**Volume Two Realization of Rule of Law in Post-Conflict Societies**

**Chapter III Introduction to the Path of Realization of Rule of Law..70**

3.1 Transitional Justice.....	70
3.1.1 Development of Transitional Justice .....	70
3.1.2 Basis of Transitional Justice.....	74
3.1.3 Advantages and Drawbacks of Transitional Justice .....	79
3.2 Peace Operations.....	83
3.2.1 the Concept of Peace Operations .....	83
3.2.2 Development of Peace Operations .....	85
3.2.3 Peace Operations and the Rule of Law .....	92
3.3 Reconstruction of Constitution .....	95
3.3.1 Propose of the Question of Constitution .....	95
3.3.2 Reconstruction of Constitutional Order .....	97
3.3.3 Challenges and Dilemma of the Constitutional Reconstruction .....	100
3.4 Summary .....	102

**Chapter IV UN and the Realization of Rule of Law: Transitional**

**Justice.....106**

4.1 UN and the Development of Transitional Justice .....	106
4.2 Promotion of the Transitional Justice by UN .....	108
4.2.1 Truth Commissions .....	108
4.2.2 International Juridicial Mechanism.....	112

4.3 Complex Relationship between Transitional Justice Mechanisms .....	125
4.3.1 Evaluation of Transitional Justice .....	125
4.3.2 Multiple Mechanisms .....	128
4.3.3 Political Environment Influences .....	129
4.3.4 Local Conditions .....	131
4.3.5 the Role of NGOs .....	134
4.3.6 the Role of Media .....	136
4.4 Development Trend of the Transitional Justice .....	137

## **Chapter V UN and the Realization of Rule of Law: Peace**

<b>Operations</b> .....	141
5.1 Theories of Peace Operations.....	141
5.1.1 Historical Development.....	141
5.1.2 Peace-Keeping and Peace-Building .....	142
5.2 Core Institution of Peace Operations .....	143
5.2.1 Security Council .....	143
5.2.2 Peace-Building Commission .....	145
5.3 Subsidiary Bodies of Peace Operations .....	154
5.3.1 General Assembly .....	154
5.3.2 DPA and PKSO .....	155
5.4 Challenges of Peace Operations .....	157
5.4.1 the Dilemma of Peace-Building Targets.....	157
5.4.2 the Dilemma of Resources .....	158
5.4.3 the Dilemma of Regional Organizations .....	160
5.4.4 the Dilemma of International Legal Liability .....	165
5.5 Development of Trend of Peace Operations .....	168

5.5.1 Elements Evolution .....	168
5.5.2 Coordination of Participants .....	169

## **Chapter VI UN and the Realization of Rule of Law: Constitutional**

<b>Reconstructions.....</b>	<b>175</b>
6.1 Constitutional Order and Reconstruction of Conflict Societies.....	175
6.1.1 Constitution and Constitutional Order .....	175
6.1.2 Constitutional Reconstruction of Post-Conflict Societies.....	178
6.1.3 Constitutional Reconstruction under UN Framework.....	181
6.2 Realistic Challenges of Reconstruction: Crafting of Constitution.....	185
6.2.1 Special Controversary over Post-Conflict Societies .....	185
6.2.2 Practical Dilemma of UN Framework .....	188
6.3 Realistic Challenges of Reconstruction: Elections .....	195
6.3.1 Basis of Elections after Conflict .....	195
6.3.2 Election Aid under UN Framework .....	199
6.3.3 Elements Affecting Democratic Elections .....	202
6.4 Development Trend of Constitutional Reconstruction.....	204
6.4.1 Strengthen the Rule of International Law .....	205
6.4.2 Stablize the Framework of Law .....	206
6.4.3 Enhancement of State Ownership .....	207
6.4.4 Transparency in Constitutional Construction.....	208
6.4.5 Multi-Level of Aid .....	210

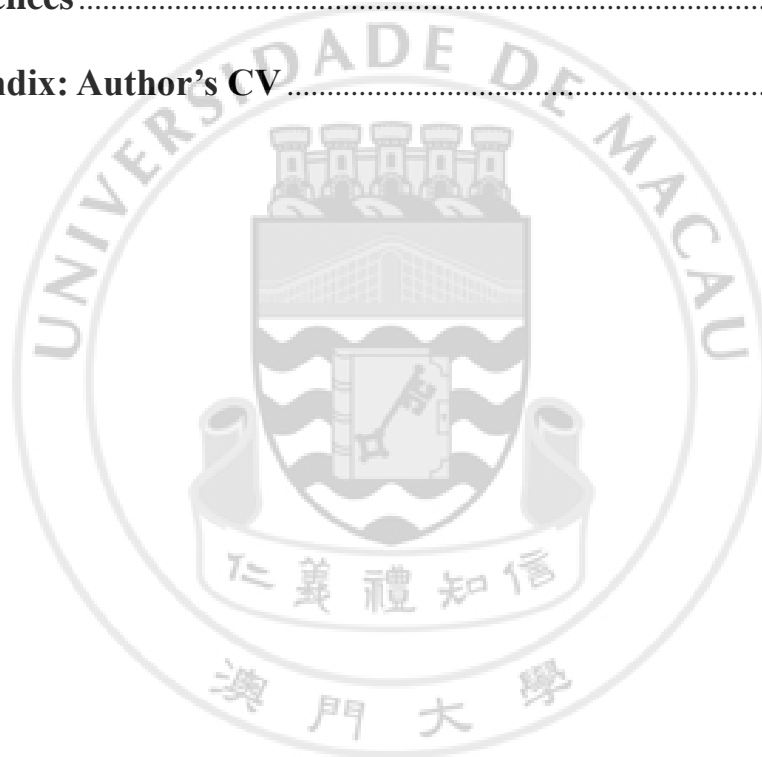
## **Volume Three The Role of UN Special Organs and China's Contributions**

### **Chapter VII The Role of UN Special Organs.....**

7.1 General Assembly .....	214
7.1.1 Introduction of the GA's Work .....	214

7.1.2 GA Organs.....	215
7.1.3 Extended Power of GA Organs .....	218
7.2 Security Council.....	220
7.2.1 Introduction of the SC's Work.....	220
7.2.2 UN Sanctions.....	222
7.2.3 UN Sanctions Limitations .....	226
7.2.4 Rule of Law Insufficiency.....	233
7.2.5 Reform of Security Council Measures .....	255
7.3 International Court of Justice.....	258
7.3.1 ICJ and Conflict Societies.....	258
7.3.2 Contributions of the ICJ .....	259
7.3.3 Challenges at Present .....	262
7.4 Secretary-General.....	272
7.4.1 Presence of the Secretary-General .....	272
7.4.2 Functioning of the Secretary-General .....	274
7.4.3 Development of the Functioning of the Secretary-General .....	276
<b>Chapter VIII The Contributions of China in Post-Conflict Societies.....</b>	<b>278</b>
8.1 China's Foreign Policy concerning Post-Conflict Societies .....	278
8.2 UN Peace Operations and China.....	281
8.2.1 Theory Contributions .....	281
8.2.2 Practical Contributions.....	283
8.2.3 Challenges and Solutions .....	288
8.3 Other Work conducted by China.....	292
8.3.1 Contributions to the International Law Principles .....	293

8.3.2 Contributions to the International Judicial Mechanisms.....	294
8.3.3 China’s Special Positions .....	302
8.4 Summary .....	303
<b>Conclusion</b> .....	305
Conclusions .....	305
Limitations of Current Study .....	315
Perspectives for Future Work.....	316
<b>References</b> .....	318
<b>Appendix: Author’s CV</b> .....	355



## 表格及圖表列表

图表 5-1 聯合國建设和平战略框架的監察和跟踪机制表..... 149

图表 6-1 阿富汗制憲進程時間表..... 192



## List of Tables and Figures

Figure 5-1 United Nations Peacebuilding Strategic Framework Monitoring Chart  
..... 149

Table 6-1 Time Table of Constitutional Construction of Afghanistan.....192



## 縮略語表

危机小组	国际危机小组
國際法院	聯合國國際法院
盧旺達刑庭	聯合國盧旺達國際刑事法庭
前南刑庭	聯合國前南斯拉夫國際刑事法庭
安全协助部队	国际安全与协助部队
人權高專	聯合國人權事務高級專員
建設和平委員會	聯合國建設和平委員會
联阿援助团	联合国驻阿富汗援助团
全球治理委員會	聯合國全球治理委員會
開發計畫署	聯合國開發計畫署
政治事務部	联合国政治事务部
難民高專	聯合國難民事務高級專員
联苏特派团	联合国驻苏丹特派团
法治指標	聯合國法治指標

## List of Abbreviations

ICG	International Crisis Group
ICJ	International Court of Justice
ICTR	International Criminal Tribunal for Rwanda
ICTY	International Criminal Tribunal for the former Yugoslavia
ISAF	International Security and Assistance Force
OHCHR	Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights
PBC	Peacebuilding Commission
UNAMA	UN Assistance Mission to Afghanistan
UNCGG	the United Nations Commission on Global Governance
UNDP	United Nations Development Programme
UNDPA	United Nations Department of Political Affairs
UNHCR	United Nations High Commissioner for Refugees
UNMIS	United Nations Mission in Sudan
UNRoLI	United Nations Rule of Law Indicators