



环球法治 七日谭

华政 论坛

聚焦 钓鱼岛

在长达90页的判决书中,法官同时决定对布雷维克判处“预防性监禁”,这意味着21年刑满之后,如果他被认定对社会仍然构成威胁,其刑期将继续延长直至其丧失危害社会的能力为止

现代刑罚文明不能承受之痛

杨兴培

在当今人类和平时期单独刑事犯罪的记录中,2011年7月22日发生在挪威首都奥斯陆及附近于特岛由凶手布雷维克实施的爆炸与枪击犯罪,共造成77人死亡的惨案,应当说是一次极为惨烈的惊天大案了。2012年8月24日,经过3个多月的漫长审判,由5名法官组成的奥斯陆地方法院合议庭通过投票一致裁定,布雷维克心智正常,“恐怖行动”罪名成立,决定驳回控方认定布雷维克精神失常从而将他无限期交付精神治疗的请求,判处布雷维克入狱21年。

听到布雷维克被判21年监禁的消息后,聚集在法庭外的遇害者家属紧紧地抱在一起,他们对这一判决结果普遍感到满意。这是因为地处北欧地区的挪威在刑法中已无死刑和无期徒刑的规定,21年监禁刑已属于挪威刑法中最为严厉的刑期了,所以被害人家属感到满意也是无可奈何的事。

不仅如此,在挪威,和一般的服刑犯不同,布雷维克被处以“预防性监禁”后,他将接受的教育和改造计划会更多。监狱官员和教师会经常地去探视他,这样有人可以和他经常说说活。关押布雷维克的艾拉监狱发言人艾伦·布杰克表示,他们希望最终能够解除布雷维克单独囚禁,使他能够和其他犯人住在一起。在那里,和其他犯人一样,只要他愿意就可以接受从小学一直到大学的教育课程,还可以去图书馆看书,去健身房锻炼,到监狱商店里打工以及参加各种文娱活动。布杰克表示,人道对待囚犯,帮助他们改过自新是挪威监狱系统最重要的原则。“他也是人,他有人权。”也许对于挪威来说,这是一种社会文明的体现,是人道主义的一种必要内容,但对于当今世界大多数国家和地区来说是很难想象的。

尽管我们知道,人类的每一个文明进步都需要付出必要的代价,但是人类在和自然界做斗争过程中所付出的代价——哪怕是巨大的代价,人们总是以相对平静的心态面对它,接受它。而对于人类自身发展过程中由于人为恶的因素所造成的伤害,其心情总是要复杂得多,进而产生仇恨心理。通过以牙还牙,以血还血的惩罚变得十分自然。所以人类关于死刑的存废争议足以表明人类对于某些严重犯罪的复杂心理和尴尬状态。一方面人类队伍中总会存在着某些害群之马,因此为了人类社会的安宁,社会有必要保留一些必要的威慑手段让罪犯付出沉重的代价;另一方面,时代历史的进步也必然要求人类必须学会忍痛割爱放弃一些带有暴力性的社会管理措施包括一些残忍的复仇手段,于是人类一直在文明与野蛮的交替冲突中慢慢前行。但是,让人们还能够感到欣慰并最终看到的是,人类总是在克服自身的一些狭隘心态后让文明在与野蛮的较量中发展进步,在对待犯罪的惩罚措施方面和教育改造过程中,人道主义最终还是占了上风。

在欧洲,除了白俄罗斯尚保留死刑外,整个欧洲都已废除了死刑,这在当今世界的版图上的确是一件十分显眼的事。此次挪威于特岛惨案,尽管对于77个受害人的家庭而言,失去亲人的痛苦已经无法抚平,但遇害者家属对判处21年监禁刑这一挪威刑法中最严厉的刑罚结果还是能够普遍感到满意,这说明挪威人甚至整个欧洲已经从单纯的以牙还牙,以血还血的仇恨中解脱了出来。

能否说对杀人狂布雷维克免除死刑是一种人道主义的表现,对挪威人的情感会是一种严峻的考验,甚至对整个欧洲来说都是一种严峻的考验?挪威是一个允许公民拥有枪支的国家,而且北欧国家基本上普遍允许公民持有枪支,如瑞士、冰岛、丹麦、芬兰、瑞典等。欧洲也有很多国家允许公民持枪,如英国、法国、德国、意大利、荷兰、摩纳哥、奥地利、比利时等。德国合法持枪的民众就有800多万,约占人口十分之一。有数据表明,公民拥有枪支并不与利用枪支犯罪有必然联系,整个北欧、西欧的犯罪率在当今世界上还是属于较低的地区,但是,一旦凶犯利用枪支犯罪则极有可能造成重大的人员伤亡,因此这次杀人狂布雷维克近似疯狂的犯罪还是引起了人们极大的担忧。有人担心犯罪成本太低是否会成为滋生更多犯罪的温床?有人提到即使不能判处死刑,可是对于布雷维克这类罪犯至少也应该实施终身监禁,不然21年之后出狱再次制造新的恐怖袭击,那时岂不是为时已晚?犯罪成本如此低,又如何能够保证受害者不会出现?即使不判处杀人狂布雷维克死刑,难道还能让其享受到其他罪犯都享受不到的舒适?过度的人道主义待遇是否也是对正义的冒犯?

在挪威,也许布雷维克不是第一个持枪杀人的罪犯,也肯定不会是最后一个。但对于挪威人来说,不但面临着严峻的考验,而且还将继续付出一定的代价,他们也许不会退缩,也许目前的这种宽容和仁慈依然会继续下去,这可能就是现代文明发展的必要代价,然而,对于整个人类来说,也许还要深深地问一下:今天的人类是否已经付得起这份代价?

无论如何,对于已经付出这种代价的国家和民族来说,都是值得受人尊敬的,因为此举代表了人类社会的发展方向。

(作者系华东政法大学教授)

□ 关键词:日本右翼

本报驻东京记者 张超

日本右翼组织反华游行

中国驻日本福冈总领事馆9月17日遭到发烟筒袭击,当晚投掷者向福冈县警方自首,并因使用武力妨碍领馆业务为由遭到逮捕。该名男子叫藤田优矢,今年21岁,是福冈县当地一个右翼政治团体的成员。警方透露,藤田向中国总领事馆投掷发烟筒是为了抗议中国在钓鱼岛问题上的立场。

18日晚间至19日上午,日本福冈县志免町和福冈市博多区又发生4起向中国餐馆和中国企业建筑投石的事件。遇袭餐馆的玻璃受损,部分现场可看到手掌大的石头,所幸无人受伤。其中3起事件在40分钟内连续发生,当地警方称同一人作案可能性较大。

19日凌晨,神户市一所中国人学校门遭人纵火。日本警方初步认为,可能是有人为抗议中国而纵火。当地警方正在进行深入调查。

此外,东京警视厅17日逮捕了在俄罗斯驻日大使馆前焚烧汽车的一名日本人,据供述,他是为了抗议中国在钓鱼岛问题上的立场而采取的举动,不过,误把俄罗斯

中国享有钓鱼岛多项海洋法权益

□ 关键词:联合国海洋法公约

中国政府依照《联合国海洋法公约》的规定,向联合国秘书长提交了有关钓鱼岛及其附属岛屿的法律文件,标志着中国政府正在积极履行国际法的义务,以实际行动捍卫国家的领土和主权。依据《联合国海洋法公约》,中国享有无可争辩的多项海洋法权益

乔新生

日前,中国政府依照《联合国海洋法公约》的规定,向联合国秘书长提交了有关钓鱼岛及其附属岛屿的法律文件,这标志着中国政府正在积极履行国际法的义务,以实际行动捍卫国家的领土和主权。在这场关于钓鱼岛的争端中,中国政府始终不卑不亢,不仅通过外交手段充分表达中国政府的立场,也充分尊重了民意,并对民意进行了理性引导。中国常驻联合国代表向联合国秘书长提交有关钓鱼岛及其附属岛屿基准线的文件,意味着中国政府不仅在外交领域、经济领域与日本开展针锋相对的斗争,而且在法律领域采取实际行动捍卫中国的国家利益。

第二次世界大战之后,依据国际公约,中国有权收回日本占领的一切领土。但令人感到遗憾的是,美国出于地缘政治的考虑,将本来属于中国的钓鱼岛及其附属岛屿私相授受给日本,从而为中日两国的领土争端埋下了伏笔。中日两国建交谈判的过程中,中国政府出于中日两国关系发展大局的考虑,希望钓鱼岛及其附属岛屿问题能够搁置起来,不会成为影响中日两国关系发展的障碍。但是,日本政府不守信守承诺,在钓鱼岛及其附属岛屿的问题上大做文章,结果导致中国政府不得不按照国际法的基本准则,进一步重申对钓鱼岛及其附属岛屿的主权,并且采取有效步骤捍卫国家的利益。

现在,中国的海洋巡逻执法船队已经出现在钓鱼岛及其附属岛屿的海域,中国的渔民已经开始在钓鱼岛及其附属岛屿开展正常的作业活动,这说明中国已经事实上对钓鱼岛及其附属岛屿行使管辖权。

从《联合国海洋法公约》所规定的基本原则来看,中国在钓鱼岛及其附属岛屿上坚持自己的立场具有至关重要的意义。《联合国海洋法公约》作为确定海洋主权的重要国际法文件,不仅规定了传统国际法上的领海主权,而且规定了领海毗连区、大陆架以及专属经济区。正是这些国际法的基本制度,使得中国在行使钓鱼岛及其附属岛屿领土主权方面,具有了充分的法律依据。

9月22日,日本右翼组织发动了一场上千人规模的反华游行。目前,钓鱼岛问题成为日本民主党与自民党党首换届选举的重要议题,日本政客为一己之私,争打钓鱼岛这张牌。与此同时,日本经济界普遍对两国经济关系表示担忧。日旅游业受到的影响已经初现

大使馆当成了中国大使馆。

据日本NHK电视台报道,日本警视厅已于19日发出指示,要求日本全国警方对与中国相关的企业、学校及餐馆等设施加强戒备,防止再次出现袭击事件。

另据日本共同社消息,9月19日,日本首相野田佳彦在东京街头发表演讲时,也针对一连串违法抗议事件表示:“不要干这种事,让我们保持品格,冷静地从中局出发。”野田还称:“我们已要求中国保护日本企业及日本企业,因此,我们必须负起责任去保护中国大使馆和总领事馆,我对日本国民的品格坚信不疑。”

日本右翼团体22日在东京举行了大规模的反华游行。游行人群分为4组在中国驻日使馆附近的闹市区进行了约一小时的游行,随后转移到中国驻使馆前进行抗议。

游行人群打出了“不要中国游客”、“中国人离开日本”的标语。日本警方出动大量警力维持秩序,游行未发生骚乱。

鉴于目前事态,中国驻日本大使馆已经在使馆网站上发布消息,提醒在日本中国公民注意安全,并公布了紧急求救电话。

钓鱼岛成党首竞选主要议题

9月21日,民主党进行了党首选举,野田佳彦当选并开始了为期3年的任期。本周三,日本最大在野党——自民党也将进行党总裁选举的投票。两党选举中,钓鱼岛问题都成了重要议题,政客们争打钓鱼岛这张牌。

包括野田在内的4名候选人参加了民主党党首竞选,另外3名候选人都对野田的外交政策进了批判,虽然原口一博等

□ 关键词:历史

钓鱼岛自古以来就是中国的固有领土,有史为凭,有据可考,法理确凿。中国对钓鱼岛的主权始于原始取得,其间虽经历了甲午战争和《马关条约》的割让,但于二战后回归中国。只要钓鱼岛主权被侵害的事实没有消除,日本就有国际法上的义务停止因钓鱼岛及其附属岛屿而发生的对中国领土主权的侵犯

罗欢欣

钓鱼岛自古以来就是中国的固有领土,有史为凭,有据可考,相关历史与法理研究在1970年代初由台湾学者丘宏达、杨仲揆以及日本的井上清著的述中都有表述。他们都搜集和披露了中国以及日本方面关于钓鱼岛属于中国的关键证据,这些都是有关的法理基础。

领土主权原始取得

钓鱼岛乃至在明朝初年就已列入中国版图,作为台湾属岛,清朝时行政隶属福建

中国人民最早发现、命名和使用钓鱼岛。3000多年前的《山海经》所载之“列姑射”在史学界也有人认为即指钓鱼岛。钓鱼岛名字直接见诸记载的则始自1403年的《顺风相送》一书。此外,中国明清两朝24次向琉球派遣册封使,历次出使记录都清楚提及钓鱼岛,最早的是明嘉靖13年(1534年)陈侃的《使琉球录》。郑舜功在《日本一鉴》(1555年)中记载“钓鱼岛,小东(即台湾)之岛也”,并附以地图。可见钓鱼岛在那时候起就被视为台湾属岛。嘉靖40年(1561年),钓鱼岛被列入郑若曾的《万里海防图》;嘉靖41年(1562年),明朝兵部尚书胡宗宪与地理学家郑若曾将钓鱼岛列入《筹海图编》的《沿海山沙图》,纳入中国东南海防体系。随着台湾于康熙22年(1683年)正式被纳入清朝版图,钓鱼岛又成为清朝版图图中的台湾附属岛屿,归属福建省管辖。清同治2年(1863年)的《皇朝中外一统舆图》中,钓鱼岛被明确列入中国版图。此外,清代御史巡察的报告与地方编修的福建省及台湾府之地方志也是最有权威的历史文献,其中,黄叔瓚所著《台海使棧录》(1736年)卷二

候选人主张应注重与中国的外交协调,但是在对钓鱼岛主权认识上,4名候选人是一致的。

有5名候选人参选自民党总裁选举,都表现出了鲜明的保守色彩。虽然野田领导的民主党是其竞争党派,但是5名候选人都对野田的钓鱼岛“国有化”措施给予了肯定。

候选人石破茂称,“无论谁看,在国际法上尖阁列岛(日对我钓鱼岛及其附属岛屿的称呼)都是日本固有领土,必须向中国和世界表明日本会坚守领土的信息”。石破还主张为防患于未然,应尽早制定应对领海受到侵犯的法律,并建议组建海上陆战队。

安倍晋三也持强硬立场,甚至称首相应该向中国明确表明寸土不让的立场。安倍还称,如果日中经济受损,感到痛苦的应该是中国。

其他3名候选人在批判中国的同时,主张外交解决当前困局,但是5名候选人在参加一档电视节目中,被问到“当选首相后是否想视察尖阁列岛”,“为保卫竹岛和尖阁列岛是否会考虑使用自卫队”时,都给出了肯定的答案。

拿投资威胁中国是无用的

针对日本企业在中国一些地方受到损害的情况,一名在日多年的华人表示,

反日游行本来可以给日本政府造成很大冲击,但是出现了过激行为,令民意表达的正面效果受到影响,转移了日媒的关注焦点,也给了日本右翼以说辞,真是令人遗憾。

日本经济产业省21日就部分日企在华受到损失一事称,虽然各企业将根据中国法律进行处理,但若企业提出要求,将考虑采取必要的应对措施,给予适当的援助。经产省日前正与日驻华大使馆和日本贸易振兴机构等确认企业的受损情况。

经产大臣枝野幸男在记者会上就日企受损一事表示:“感到非常遗憾,将会要求中国政府保护日企免受更大的损失,同时也正在加紧收集信息。”

《读卖新闻》发表社论称,可以理解为什么日本经济界出现“慎重对华投资的”声音。日企重视中国“世界工厂”的地位,不断增加投资,这些投资支撑了中国的就业和经济增长。若日企减少对华投资,转而投向越南、泰国等亚洲国家,将会对中国经济形成新的压力。中国对日强硬,对本国不利。

但是,追求利益最大化才是资本流动的客观规律。增加对华投资,正是遵循这个规律来中国的。日对华投资不是慈善事业,其目的是为自己赚取最大利润,而不是主要来解决中国的就业问题的。拿投资威胁中国是无用的。

钓鱼岛系中国固有领土:有史为凭 法理确凿

□ 关键词:历史

《武备》列出台湾府水师船艇的巡逻航线,称“山后大洋,北有山名钓鱼岛,可泊大船十余”,对此,乾隆12年(1747年)范成《重修台湾府志》及乾隆29年(1764年)余文仪《续修台湾府志》又全文转载。同治10年(1871年)陈寿祺的《重纂福建通志》中,不仅显示钓鱼岛于清代纳入海防巡逻据点,更将其明载于《卷八十六·海防·各县冲要》,列入噶玛兰厅(今台湾宜兰县)。

1372年,明太祖朱元璋派遣了第一位使臣杨载出使琉球。钓鱼岛位于使臣去往琉球的海路上,但不属于琉球,而为福建台湾辖区。琉球作为中国的藩属国,在藩属时期是中国的一部分,中国政府也就没有必要专门去划分相互的界线,但根据天然地理状况与习惯,琉球与中国宗主国之间仍然有“天造地设”的界线,这条界线在古代称为“黑水沟”,也叫“东溟”、“沧溟”等,现代称为冲绳海槽或中琉海沟,钓鱼岛正好位于海沟的福建一面(琉球西面)。此界线之所以突出,因为在科技不发达的过去,海洋航行特别依赖风向与海流。钓鱼岛列屿位于黑潮向北流经之处,与台湾属同一季风走廊,因此从台湾北部来此,既顺风又顺流,甚为方便,由琉球来此则是逆流而上,较为不便。1640年,琉球国王给福建的一份咨文中证明了此状况,称:“照得琉球世守东隅,休戚相关,毗连福建,壤壤一派,天造地设,界水分通”。1756年,周煌的《琉球列国志》中也称:“(琉球)环岛皆海也,海面西距黑水沟与闽海界,福建开洋至琉球必经沧水过黑水。”甚至,直到清朝嘉庆5年(1800年),李鼎元作的《使琉球记》中记载:“……酒酣,有客曰:闻海面西距黑水沟有沧溟,亦称东溟,球人不知,此行亦未之过,何也?余曰:渡海者多,著述者少。登舟不暇,日坐待风,球人所见者尤少……”可见,琉球人当时并不是很熟悉黑水沟,更何况此沟西侧的钓鱼岛了。

主权被侵害

非法媾和,私相授受与争端产生

二战后,尽管主权已经回归中国,但因美国和日本的非法“施政”,“控制”,钓鱼岛争端产生。美国的“施政”源于1951年非法媾和而签订的《旧金山和约》,主要作战盟国中国与苏联均未签署该和约。“条约不第三国”是基本的国际法规则,而美日却将非和约当事国的中国领土加以处分,将钓鱼岛放在《旧金山和约》第三条所列“琉球及大东群岛”之经纬度下,以所谓“托管”的名义进行“施政”,又于1971年以《冲绳返还协定》的名义非法“返还”日本。

二战后主权回归

失败的窃占,战争的割让与二战后的返还

1895年4月中日签署《马关条约》,钓鱼岛与台湾一起被割让给了日本。在此之前,日本就实施过窃占但以失败告终,对此,日本学者井上清早在1971年就进行了考证并披露了日本的历史文件:1885年,时任日本内务大臣山县有朋想让冲绳县令西村舍三去勘查该岛后设立国标,但西村舍三勘查后报告称:“此列屿早经中国发现,命名、载之史册,此时建立国标,显不适宜。”于是,内务大臣再秘密咨商外务大臣井上馨,井上馨觉得当时日本力量不足,当时上海的《申报》就有“日本欲占据台湾近傍清国所属岛屿”之报道,不敢妄动,便以机密的函件告知

(作者系英国剑桥大学国际法访问学者)