

商务印书馆文库



THE COMMERCIAL PRESS LIBRARY

比较宪法

王世杰 钱端升 著

商务印书馆

法律學系專修班

Comparative Constitutional Law

比較憲法

王世杰 錢穆 著

臺灣師範大學

商务印书馆文库

THE COMMERCIAL PRESS LIBRARY

比较宪法

王世杰 钱端升 著

商务印书馆

1999年·北京

图书在版编目(CIP)数据

比较宪法/王世杰,钱端升著.—北京:商务印书馆,1999
(商务印书馆文库)

ISBN 7-100-02662-8

I. 比… II. ①王… ②钱… III. 宪法-对比研究-世界
IV. D911.01

中国版本图书馆 CIP 数据核字(98)第 10224 号

(根据商务印书馆 1937 年 3 月增订第 5 版重排)

商务印书馆文库

比较宪法

王世杰 著
钱端升

商务印书馆出版

(北京王府井大街 36 号 邮政编码 100710)

商务印书馆发行

北京印刷一厂印刷

ISBN7-100-02662-8/D·247

1999 年 11 月第 1 版

开本 850×1168 1/32

1999 年 11 月北京第 1 次印刷

印张 19 3/8

印数 3 000 册

定价: 22.50 元

《商务印书馆文库》编纂大意

本馆自 1897 年始创，即着意译介西学，编纂课本，以昌明教育、开启民智为务。

迨五四新文化运动起，学界亟需高等书籍，本馆张元济、高梦旦诸先生乃与蔡元培、梁启超等学界前辈擘画宏图，组编诸科新著，以应时需。是为本馆出版学术著作之始。

尔后数十年，幸赖海内外学人伐山开辟，林林总总，斐然可观。若文学，若语学，若史学，若哲学，若政治学，若经济学，若心理学，若社会学以及其他诸科学门类，多有我国现代学术史上开山之著、扛鼎之作。学术著作的出版使本馆进一步服务于中国现代教育事业的培植和民族新文化的构筑，而分享中国学界的历史光荣。

五十年代以后，本馆出书虽以移译世界名著、编纂中外词书为先，而学术著作的出版亦未曾终止。近年来已先后有多种问世，今后拟更扩大规模，广征佳作，以求有为于未来中国文化的建树。

转瞬百年。同人等因念本馆素有辑印各种丛书的传统，乃议无论旧著新书，凡足以反映某一时期学术思潮、某一流派学术观点、某一学科新的建树、某一问题新的方法以及其他足资长期参阅的作品，均拟陆续选汇为《商务印书馆文库》而存录之，俾有益于文

化积累而取便学林。顾兹事体大,难免力不从心,深望各界读者、
学界通人共襄助之。

商务印书馆编辑部

1997年10月

增订三版序

本书自初次刊行以来，业经 10 年。这 10 年是各国宪法变动比较剧烈的一个期间：或则修改旧宪；或则另制新宪；或则宪法条文虽未修改，而政制的实际已经大变。此种变动的内容如何，其对于立宪主义的影响又如何，固为本书读者所急应了解者；本书的订正及补充乃亦刻不容缓。

此次增订，在将 10 年来各国宪法上的变动，以及新近的政治理论，择要论列。增删之处殊不为少；但本书原有的体裁，除末编外，大体上并未改易。原书本将中国制宪问题的经过，附于第五编中叙述；今因制宪问题在中国又多 10 年的历史，且国民政府的存在已历 10 有 2 年，其现行政治机构，亦有阐明的必要，故特新增一编，名为“中国制宪史略及现行政制。”

本书初版序中，曾谓：“十数年来，国人对于宪法问题及宪法学的兴趣，总算比较浓厚；然因坊间缺乏参考书籍，普通学子以及一般留心宪法问题的人，虽具研究宪法之愿，却无从得到有系统的宪法知识。本书尚能多少补此缺憾，著者将引为大幸。”近年来国人对于宪法学兴趣的浓厚，证以本书重印次数的频繁，亦可概见。经此次增订后，著者深望本书，除供学校教科之用而外，益能有裨于欲明晓国内外宪政情形的一般读者。惟本书篇幅颇长，范围又广，讹误之处自所不免；仍祈读者不吝指示为幸。

谢义伟、龚祥瑞、林良桐、周书楷、郭登俾、杨鸿年、吕恩莱、萨师炯、冯震、林琮光诸先生均曾分任本版校阅之责；倘无他们几位的协助，不但本版的刊行将延缓多时，书中讹误尤难减少。著者因略表其谢意于此。

王世杰 钱端升

民国二十五年十二月，南京。

初 版 序

这部书是著者于过去五六年间，在北京大学讲授比较宪法时编纂的。在这篇序言中，著者并无多话要说；所要说的只有几句关于本书的态度和方法的话。

本书的态度，是陈述的，不是批评的。本书之所陈述，诚然不以列国宪文的意义或列国政制的内容为限，而往往涉及诸种政制的理论。然本书标举理论之时，大率兼举赞成和反对两方的见解。而且往往仅于陈述两方见解而止；陈述而外，极少附以评断，或已见。盖政治制度大都含有时间性与地域性，抽象的评断，不流于褊狭，即不免失之肤浅；非但无益，且有蒙蔽他人思想之虞。

就方法说，西籍中关于比较宪法之著作，通常俱系择取若干国家，分别说明各该国宪法的内容。这自然也是一种比较方法。这种方法并且可使我们对于几个特定国家的宪政组织，得到整个的观念。但是我们如果采用这种方法，所需的篇幅必然甚巨；否则我们所选择的国家只能限于极少数的国家；我们对于任何国家的宪法，亦俱难给以完满的说明；其结果仍不过给予读者一些浮泛的与破碎不全的知识而已。以故本书内容的分类，不以国别为标准，而以现代一般宪法上所规定之问题为标准；在各个方面之下，本书将摭述列国宪法上或法律上诸种不同的规定，以及学者间诸种不同的意见；即十数年来吾国中央及各省所曾颁布的宪法或法律，凡足

为讨论之资者，亦当述及。这种方法，虽不能使读者对于任何国家的宪政组织，得到整个的观念，也许可使读者对于各种宪法问题，知道列国间已经采取了一些怎样不同的解决；并且知道学者间对于那些解决，有些怎样不同的见解。

十数年来，国人对于宪法问题及宪法的兴趣，总算比较浓厚；然因坊间缺乏参考书籍，普通学子以及一般留心宪法问题的人，虽具研究宪法之愿，却无从得到有系统的宪法知识。本书尚能多少补此缺憾，著者将引为大幸。惟本书陈述，既然涉及多方面的事实和意见，讹误势所难免；尚冀省览是书者不吝指示，俾于再版时得以改正。

北京大学助教向景君襄助著者整理本书文稿，费时甚多；著者谨对向君致其谢意。

王世杰

民国十六年七月

再 版 序

本书初版讹字颇多；且初版印行距今虽仅一年，书中所举事实亦不无需要补充的地方。因于这次付印的时候，将初版讹字订正，并对初版所举事实及参考书籍，略事补充。

本书出版以后，友人及读者给了我不少的评论。这回印行，在大体上虽然只是重印，不能说是改版，但于可能范围以内，著者亦已容纳了那些评论。

王世杰

民国十七年十二月，南京。

目 录

第一编 绪论	1
第一章 宪法的概念	3
第一节 宪法的特性	3
一 形式上的特性	3
二 实质上的特性	5
第二节 宪法的种类	9
一 成文宪法与不成文宪法	10
二 刚性宪法与柔性宪法	12
第三节 宪法观念的沿革	16
一 希腊罗马时代	18
二 欧洲中世纪时代	19
三 自欧洲宗教革命至美法革命时代	20
四 18世纪美法革命时代	22
五 19世纪以来的变迁及最近事例	25
第二章 国家的概念	27
第一节 国家的名称	28
第二节 国家的要素	29
第三节 主权问题	33
第一目 主权的限制问题	35
一 事实上的限制	35

二	道义上的限制	36
三	法律上的无限性	42
第二目	主权的分割问题	45
第三目	主权之所在	47
一	法律的主权与政治的主权	47
二	国民主权说	49
三	国家主权说	53
第四节	国家的起源及根据	54
一	神意说	54
二	契约说	55
三	强力说	60
四	结论	62
第二编	个人的基本权利及义务	65
第一章	人民的基本权利	71
第一节	消极的基本权利——个人自由	72
第一目	个人自由说的由来及论据	72
一	个人自由说的由来	72
二	个人自由说的论据	74
第二目	个人自由的范围及种类	77
一	个人自由的范围	77
二	个人自由的种类	78
第三目	人民平等的原则	79
一	人民平等的意义	79
二	人民平等的论据及其批评	81
第四目	人身自由	82

一	人身自由的意义	82
二	人身自由的保障	85
第五目	居住及迁徙自由	87
一	居住自由	87
二	迁徙自由	88
第六目	工作自由	89
一	工作自由的意义	89
二	工作自由的范围	90
第七目	意见自由	96
一	意见自由的意义	96
二	意见自由的种类	96
三	刊行自由	97
四	教学自由	109
五	演剧自由	110
六	广播自由	111
第八目	通讯秘密自由	111
第九目	信教自由	112
一	信教自由的意义	112
二	信教自由的范围	112
第十目	集会自由	117
一	集会自由的意义	117
二	集会自由的范围	118
第十一目	结社自由	121
一	结社自由的意义	121
二	结社自由的范围	123

第二节	自由与戒严	130
一	戒严与法国法律	130
二	戒严与德奥各国的法律	132
三	戒严与英国法律	134
四	戒严与美国宪法	135
五	戒严与中国法律	136
第三节	财产权	137
一	财产权的意义	137
二	财产权的范围	140
第四节	积极的基本权利	143
第二章	人民的基本义务	147
第三编	公民团体	151
第一章	公民选举权	153
第一节	选举权的性质	153
一	选举权为国民的固有权利说	153
二	选举权为社会职务说	154
三	选举权兼具权利与职务两性说	155
第二节	选举团体的组成	155
第一目	限制选权与普及选权	156
一	限制选权与普及选权的区别	156
二	限制选权与普及选权的理论	157
三	女子选举权及被选举权问题	159
四	中华民国历次选举法中的选举权资格	161
第二目	地域代表与职业代表	163
一	地域代表制与职业代表制的区别	163

二	职业代表制的理论及批评	163
三	职业代表制的各种形式	169
第三节	选举区	173
一	大选举区制与单选举区制	173
二	大选举区制与单选举区制的理论	174
第四节	选民权利的范围	174
第一目	复数选权与平等选权	174
一	复数选权与平等选权的区别	174
二	复数选权制的批评	176
第二目	间接选举与直接选举	177
一	间接选举与直接选举的区别	177
二	间接选举与直接选举的理论	178
第三目	多数选举与比例选举	178
一	多数选举与比例选举的区别	179
二	比例选举制的各种形式	180
三	比例选举制的理论	191
第四目	强制投票	194
一	强制投票制的意义及形式	194
二	强制投票制的理论	194
第五节	选举程序	196
第一目	选民册	196
第二目	秘密投票	196
第三目	选举舞弊与选举诉讼	198
一	选举舞弊	198
二	选举诉讼	200

第二章 公民直接立法权·····	203
第一节 复决权·····	203
一 复决的意义及形式·····	203
二 复决制的理论·····	207
第二节 创制权·····	209
一 创制的意义及形式·····	209
二 创制制的理论·····	211
第三章 公民罢免权·····	213
一 罢免的意义及形式·····	213
二 罢免制的理论·····	215
第四章 公民总投票·····	216
第四编 国家机关及其职权·····	219
第一章 议会·····	221
第一节 议会的性质及起源·····	221
第一目 议会的性质·····	221
一 委托说·····	221
二 代表说·····	223
三 国家机关说·····	224
四 各说的批评·····	225
第二目 议会制度的起源·····	226
第二节 议会的组成·····	229
第一目 两院制与一院制的理论·····	230
一 主张两院制者的理论·····	230
二 主张一院制者的理论·····	231
第二目 两院的组成问题·····	233