

李鴻禧 憲法教室

李鴻禧 著

Constitution



元照出版

厝憲法教室



李鴻禧 著

元照出版有限公司

國家圖書館出版品預行編目資料

李鴻禧憲法教室 / 李鴻禧著.-- 初版.--臺

北市：元照，1999〔民88〕

面；公分.--

ISBN 957-97856-5-1(平裝).

1. 憲法

581

88008063

李鴻禧憲法教室

1E01PA

2004年5月 初版第3刷

作 者	李鴻禧
出 版 者	元照出版有限公司 100 臺北市館前路 18 號 5 樓
網 址	www.angle.com.tw
定 價	新臺幣 250 元
訂購專線	(02)2375-6688 轉 166 (02)2370-7890
訂購傳真	(02)2331-8496
郵政劃撥	19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 957-97856-3-5

· 目 錄 ·

「李鴻禧憲法教室」元照版序	
自序 / 李鴻禧	3
寫在前面	
走遍各國看憲法 / 李鴻禧	7
全勤生的話(一)	
荊棘憲政路的曙光 / 陳 菊	10
全勤生的話(二)	
憲法的解讀與解毒 / 曹啓鴻	13
編輯室手記	15
附 錄	249
作者簡介	263

【第一講】 憲法、人民與國家……………23

1．講義前言

2．憲法的意義

3．憲法的實質意義

4．憲法的形式意義

5．憲法的近代意義

6．憲法的種類

7．憲法的種類演繹出的問題

【第二講】 基本人權的舊譜和新系……………47

1．基本人權的譜系在憲法上之意義

2．傳統的基本人權譜系

3．基本人權的新譜系

4．基本人權的檢討

【第三講】	內閣制、總統制與法國第五共和制……………	69
-------	----------------------	----

- 1 · 立憲政治制度在憲法上的意義
- 2 · 現代立憲政治制度之種類

【第四講】	議會民主政治的現代神話……………	91
-------	------------------	----

- 1 · 議會民主政治在憲法的意義
- 2 · 議會民主政治的生理與病理
- 3 · 比較議會制度概說
- 4 · 其他立法機關的問題
- 5 · 小結——立法機關之轉捩

【第五講】	司法制度的生理與病理……………	113
-------	-----------------	-----

- 1 · 民主憲政體制中司法的地位
- 2 · 東西司法思想制度概說

3．比較司法制度——其生理與病理之比較

4．司法審查之思想與制度

5．五權憲法與司法

6．結語

【第六講】

行政機關的肥大化

……

133

1．行政在民主憲政體制的地位

2．行政權肥大化與憲法規範的變形變質

3．行政權肥大化的例示

4．展望與對策

【第七講】

草根民主——地方自治

……

153

1．地方自治在民主憲政體制地位

2．地方自治的思想觀念

3 · 地方自治團體的組織與權能

4 · 地方自治團體與國家的關係——草根民主底著眼

【第八講】

蛻變中的政黨政治……………

175

1 · 政黨政治在民主憲政體制地位

2 · 政黨與憲法

3 · 政黨政治概說

4 · 小結——政黨政治的病理

【第九講】

「龍的憲法」——日薄崦嵫……………

201

1 · 五權憲法與現行憲政體制的關係

2 · 「龍的憲法」之孕育誕生

3 · 孫文獨創的「龍的憲法」

4 · 「龍的憲法」——日薄崦嵫

【第十講】 展望台灣未來的憲法………

223

1．當前憲法與憲政的病入膏肓

2．台灣未來憲法的展望

3．我對制定新憲的若干建議

4．結語

厝憲法教室



李鴻禧 著

元照出版有限公司

「李鴻禧憲法教室」元照版序

——自序

台灣從一九四七年底，被逼實施制頒於中國之中華民國憲法至今，已經超過半世紀以上漫長的歲月了。令人遺憾的，這部憲法原就是制憲過程中，由執政的國民黨，依據孫文的「五權憲法」，與在野的民、青各黨派，援引歐美的「三權憲法」，經朝野各黨派及社會人士的「政治協商會議」，把這兩種迥異的憲法，毫無章法地紊亂併湊而成的。事實上，「五權憲法」本身就涵藏著，社會主義憲法與資本主義憲法水火難容的矛盾；抑且在這部憲法中，憲政制度雖大體上採內閣制，卻又闢入若干自相悖逆、極不相稱的總統制規定；加上憲法制頒實施未及半載，就又制頒實施比較憲法史未見類例的「動員戡亂時期臨時條款」，戕害民主憲政之正常發展。迨經四十年後，逼於強大民意壓力而廢止此一條款，國民黨政權隨即又制頒實施「憲法增修條文」，使其重要內容移花接木、借屍還魂。行憲五十多年來，在「臨時條款」與「增修條文」兩者銜接不輟，並都一再增訂不已之情況下，憲法本身及其實施運營，迭受「凍結」、「破棄」，產生

由「量變」造成「質變」的結果；更使整個憲法變得錯綜複雜、紊亂之極，其在學理上的難於合理詮釋，在實踐上的不易自圓其說，不但是比較憲法史上史無前例的難題，而且現實上之行憲，也變得荒腔走板、不倫不類。

相對於憲法和憲政的如此錯亂落伍，在資本主義世界經貿繁榮、財金富裕的台灣，一般人民之憲法知識卻相當貧乏低落。通常在民主憲政先進國家，在高中和大學，類多會把憲法列為必修課程；從而，大體說來，其國家社會中憲法學者濟濟俊髦、憲法著述汗牛充棟，民衆憲法知識既高、社會輿論關心憲政；因焉憲法文化相當優異，憲政實施業績斐異。相形之下，在台灣，長年來不但未仿倣歐美各國，普遍推展憲法教育，而且反以三民主義和國父遺教（即孫文之三民主義、五權憲法），列為高中和大學必修課程，並定為大專聯考和高普考試之必考科目，以替代世界共通之憲法教育。到了最近，因社會民間、學界輿論有所批評指摘，才開始改弦易轍，作成若干憲法教育之改進，惟積重難返、窠臼難脫，要趕上世界民主憲政先進國家之憲法教育與憲法文化，恐怕相當困難。

基於前述憲法史之特殊背景，名門大學科班出身而觀念嚴謹正確的老一代學者，為數不多；相反的，一知半解、半路出家，卻汲汲於充任「御用學者」的「憲法教授」和

「憲法專家」，卻車載斗量、無所不在。這些人在既成體制和大眾媒體，優為參贊運用下，不僅造成「劣貨驅逐良貨」之憲法文化低落趨勢，而且使真正憲法學者不得不為澄清其謬誤，多費心思去尋求有限的大眾傳播或出版業管道，努力從事撥亂反正工作，認真推展憲法教育。筆者忝為憲法學界乙員，畢生以研究、教學、撰述、弘揚憲法為厥志，當然很想把正確的憲法觀念傳播出去，盡一盡憲法學者應有之責任。藉著月旦出版社開辦的「憲法教室」的機會，這個想法得以具體實現。開辦後社會反應相當熱烈，有很多其他學門之教授、立委國代和社會賢達也來上課。主辦單位把我講課內容錄音整理之稿件在報社刊登後，也有很多讀者頗感興趣，希望將之編成書本出版發行；我也同意將此書付梓。

原先，我擔心這些內容，祇是演講記錄，受限於時間有限及社會教育之形式，恐怕會有諸多破綻而不受歡迎；第祇心存私情、弊帚自珍，勉強出版。殊不料，此書卻大受歡迎、迅速售完，並多次再版再刷，倍徙於自己預料。近日元照出版公司再度新刷本書，乃受託再撰寫自序誌念。仍請各界方家，多賜斧正鞭策。

一九九九、十、於台北繫齋

寫在前面

—— 走遍各國看憲法

這一、二十年來，我熱衷世界旅行，曾遨遊七大洲五大洋，走了七、八十個世界主要國家。如同長谷川正安教授一樣，抱著「憲法，與其說是從外面來規範一個國家的政治或國民生活的典章，毋寧應說是存在於國家的政治或國民生活內面的事實。單從憲法典的條文臚列，通常無法認識一國的憲政；唯有到該國腳踏實地、目睹其政治或國民生活，方能窺其豹斑進而認識其憲政的真實。」的看法，用自己的眼睛去「閱讀」世界各國的憲法。

令人遺憾和難受的，在我走遍的世界主要國家，特別是資本主義世界的財經工商先進國家中，很少看到事實上，像台灣憲法和憲政如此錯亂落伍、人民憲法知識如此低落貧乏的國家。可是在其外觀上，卻從總統部長、國會議員到公教人員、軍警學生乃至販夫走卒、挑蔥賣菜的，都愛談民主憲政，甚至喋喋不休地談憲政改革。在一般民主憲政先進國家，在高中和大學，類多把憲法列為必修課程；因而，一般說來，憲法學者濟濟

俊髦、憲法著述汗牛充棟，憲法文化相當優異，憲政實施業績斐異。相對於此，在台灣，長年來把三民主義和國父遺教，不但列為高中和大學必修課程，而且定為大專聯考和高普考試的必考科目。到現在雖已有些大學才開始以「中華民國憲法與立國精神」，以溫存國父遺教課程兼列中華民國憲法科目，嘗試改革；但卻仍任由非專攻法學或憲法的三民主義教員或其他教員，開科講授憲法。要趕上歐美民主憲政先進國家的憲法教育與憲法文化，恐怕相當困難。

在台灣制頒實施已近半世紀的中華民國憲法，原就是「五權憲法」與「三權憲法」這兩相迥異的憲法，經朝野「政治協商」紊亂拼湊而成；其理論、價值與制度原就多有自相矛盾而又難以自圓其說之處。而「五權憲法」本身卻又涵藏社會主義憲法與資本主義憲法、這水火難容的矛盾；抑且在憲政制度上大體採「內閣制」、卻又屬入少許極不相稱而又自相悖逆的「總統制」規定。加上，憲法制頒實施未幾，就制頒「動員戡亂時期臨時條款」，甫一廢止這條款就又制頒「憲法增修條文」，而這兩者都一再增訂不已，使憲法本身及其憲政制度，迭受「凍結」、「破棄」，產生由「量變」造成「質變」的結果，更使整部憲法變得錯綜複雜、紊亂之極；其在學理上的難於合理詮釋，在實踐上的不易自圓其說，殆成比較憲法史上史無前例的難題困局。