

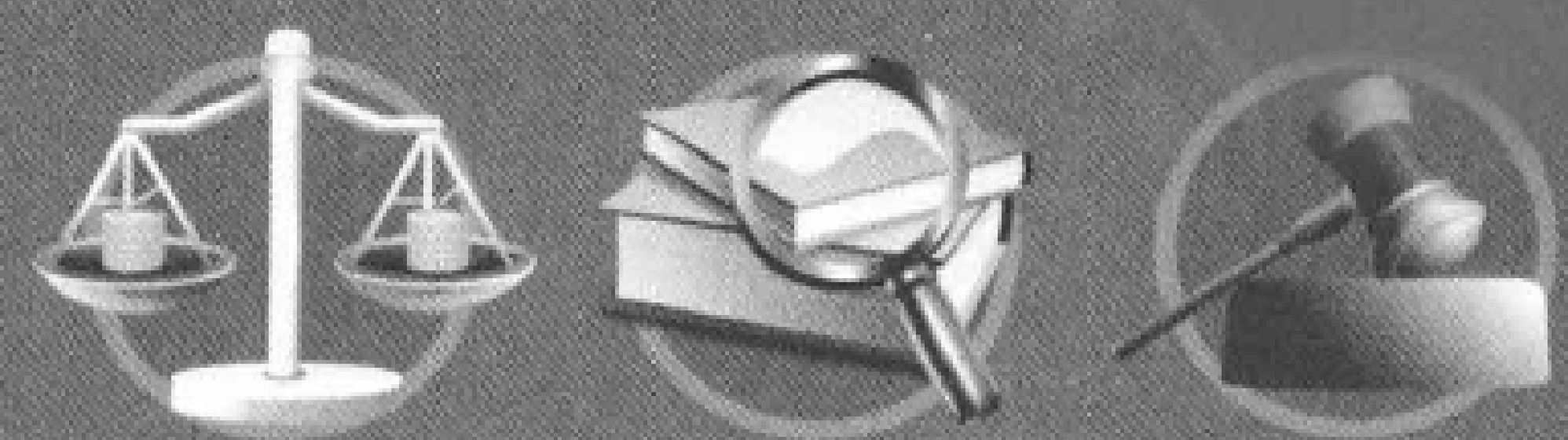


# 民主、人權與法治

陳佳慧◎著

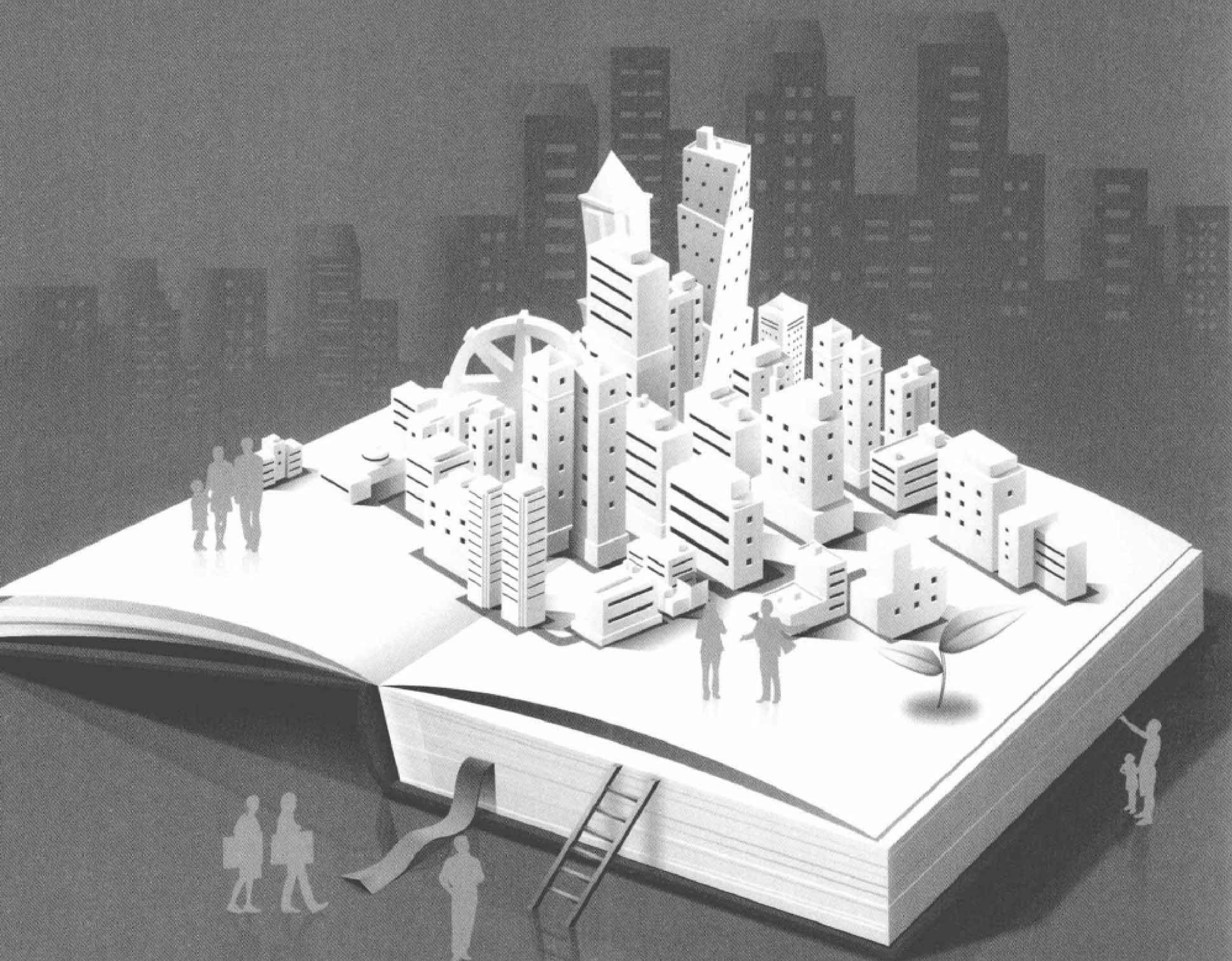


Democracy, Human Rights and Rule of Law



# 民主、人權與法治

陳佳慧◎著



Democracy, Human Rights and Rule of Law

國家圖書館出版品預行編目資料

民主、人權與法治 / 陳佳慧著. -- 初版. --  
臺北縣中和市 : 新文京開發, 2010.12

面 ; 公分

ISBN 978-986-236-363-8(平裝)

1.法學教育 2.通識教育 3.教材

580.3

99023254

民主、人權與法治

(書號: E373)

---

著者	陳佳慧
出版者	新文京開發出版股份有限公司
地址	台北縣中和市中山路二段 362 號 8 樓 (9 樓)
電話	(02) 2244-8188 (代表號)
F A X	(02) 2244-8189
郵撥	1958730-2
初版	西元 2010 年 12 月 15 日

---

有著作權 不准翻印

建議售價: 370 元

法律顧問: 蕭雄淋律師

ISBN: 978-986-236-363-8





NEW  
WORLD

# 新文京開發出版股份有限公司

新世紀 · 新視野 · 新文京 — 精選教科書 · 考試用書 · 專業參考書





NEW  
WCDP

**New Wun Ching Developmental Publishing Co., Ltd.**

**New Age · New Choice · The Best Selected Educational Publications — NEW WCDP**





## 推薦序

### 「民主、人權與法治」讀後

根據比較法社會學的研析，通說認為：民主、法治與人權，絕對不是形而上之思想、價值與哲學的移植，也不可能是形而下之典章、制度與體制的繼受；而是一個國家社會的廣大民眾在日常生活中，所理解、信賴與奉行的文化、文明。這種文化之肇造移植及其文明之建立宏揚，社會的精英知識分子，毫無疑問的，必須負擔其重大任務。在歐美民主憲政、人權法治的先進國家，因焉多將民主、法治與人權，列為高級中學與大學的共同必修課程。相對於此，台灣在憲政、人權與法律之理解與實踐上，一般民眾卻類多漠不關心。為了培養更多具有民主觀念的現代公民，在高級中學及大專學院的通識課程中，安排有關這類課程為必修科目，俾能普遍而深入地培養他們對這些觀念之認識、內涵之理解及推展之熱誠，殆已成為台灣社會、教育各界，不可或缺且刻不容緩的要務。

雖然從一九八〇年代後半起，因為全球性民主自由潮流洶湧澎湃，長年來以三民主義和國父遺教為高中和大學的共同必修課程，開始受到質疑與挑戰，台灣的大學院校也因焉逐漸改之為憲法通論科目；但是希冀修課學生能大體地理解憲法、人權、民主、法治之理念，則至少必須讓他們認識憲法之本質，不僅在於以權力的分立和制衡，來限制國家權力，而授權各國家機關以有限一定權能，而是借此限制或授權，來透過民主、法治之實踐，以保障人民的自由與人權。抑且，必須以前此觀點，從理論思想及實踐運營之不同層面，來全盤地檢討憲法原來的意義以及



憲法在現代的問題狀況，並尋稽民主憲政實施之制度底裝置；庶幾憲法本身之最高法律底尊嚴，及其所保障之民主自由與人權，不被國家權力濫用侵犯。從而，理解立憲主義、自由主義、民主政治與人權保障之相互關係，也必然因焉成為此種課程之主要內涵。

然而，問題在於前此理念與問題，即使對從高中、甚至從國中就喜愛社會科目或法律政治的學生來說，也是相當難以入門、理解或深入、喜愛。形成憲法、人權、民主、法治的思想、哲學、價值、理論，原就抽象難懂，而其制度、運營、推展、革新更是錯綜複雜。這種本質每每使他們乘興而入、敗興而返，浸假且視其研究宏揚為畏途。何況目前，將憲法、人權、民主、法治體系課程，擴張拓展為文、法、理、農、工、醫、商各學院各科系之共同必修科目；擔任這類科目教學之學者專家，在編撰講義、授課討論時，當然必須對傳統演繹這些思想價值之原理原則、析理其規範實踐之方法過程，做相當幅度之調整修改；冀能洗滌過去過於嚴謹枯燥之弊病，注入教學新活力，來引起學生對此科目入門之興趣，並能比較輕鬆地登堂入室窺其門奧。每想及此，心中則輒不免為當前講授這些科目之學者專家，殷憂不置；蓋因前此諸多難題，葛藤交纏、錯綜複雜，確實不容易面面顧及、順利解決。

不期前此不久，意外接到昔日台大學生、目前在嘉義大學擔任教職的陳佳慧博士，寄來所著講授「民主、人權與法治」通識課程之講義，諮諏我的意見與批評；閱讀之後喜出望外，前此心中憂慮也豁然疏解不少。衷心深慶新一代憲法學者，在講授通識課程之憲法、人權、民主、法治時，已能鞭劈入裏、洞燭機先，瞭然我所殷憂之各種問題，而做相當聰穎活潑、知性生動之調整安排。



這本講義先就「民主、人權與法律」極其廣闊的畛域中，選出十一個主題，做為章節單元安排。其中不僅包括「法治國家的基本原則與實施」，「法律之基本原則與位階」，「基本人權的內涵與保障」，「民主與權力分立制度與抉擇」，「公民投票與公民社會得形塑」等這類課程的核心思想與價值；抑且將當前台灣社會爭議最多、最受關注的問題，包括「表現自由與集會遊行法的民主機制」，「刑法與死刑制度的善惡迷思」，「資訊公開維護法與隱私權的保障」，「原住民族權利與平等原則的運用」，尤其是「訴訟權的理論與應用」主題，也都擷取涵蓋在內。這種教材的編撰安排，一方面，能讓學生比較輕鬆有趣地認識憲法、人權、民主、法治的基本理念及其原理原則；進而產生肯定、維護民主與人權的意識；同時，另一方面，更能為國家社會培養更多具有現代民主憲政知識的公民，有所裨益於民主法治、憲法人權國家社會之形成與建立。

事實上，這份講義更令人欣賞的則是，能夠排除台灣法學教育偏重注釋法學、著重法規範演繹之歐陸法系傳統；改以先提法政案例作英美式案例教學，以法政事實之辯証底討論，著重依法理學原理原則之歸納；俾使教學與討論，能兼顧事實、規範、理論與理念之多層面內容；產生作者對此安排之期待。亦即讓學生對單元議題先在課堂中有粗略之理解親近，在課後又能透過延伸閱讀、與人討論，而更深入瞭解肯定法學之內涵；如此才能增進學生獨立思考與尋求答案之能力，而非單純流於形式之條文內容講解。因此，這份講義在單元案例之設計上，用心猜摸青年學生之興趣趨向，期能把握激發學生思考意願能力，煞費苦心令人佩服。惟有些案例設計過於新穎有趣，不無有使教學討論偏離主題、不易收回之虞；苟能參考美、德、日、法等國之憲法判例，迻譯改編為台灣式案例來紹述闡論，或能收到精益求精之效果。



通識教育之目的，正如作者所言，不祇是法學知識與內容之傳道授業，而是要為學生解惑，培養其學習如何學習之態度；期望學生能透過學習「人權與法律」之內容，學以致用，並以人權關懷為基礎，培養具備寬容、多元涵養的民主精神。而這也正是台灣目前所最大欠缺，最需去形成去建立的。

台大法律學院名譽教授 李鴻禧

二〇一〇、七 於台北 鬯齋





## 序論

「人權與法律」這一門課程乃在於培養具有民主觀念的現代公民為目標，實乃大學通識課程所不可欠缺的一環，更是目前台灣社會所亟需補強、深化理解的議題。本課程在實際課堂講授的層面上，以案例式教學，建構在理論、規範與現實等三層面的內容，每一單元的講授都建構在此三層面上，以此作為教學的前提要件。「民主、人權與法律」教材的撰寫主旨，主要在於使教師在進行主題教授前，讓學生對此一議題能有粗略的瞭解，同時亦可讓學生在課後可以延伸閱讀，讓修課學生易於親近與瞭解法學之內容，且增進學生獨立思考與尋求答案的能力，以回歸教育之本質，而非單純流於形式之條文內容講解。

此份教材章節的安排與編寫，主要依照上課的主題所羅列。「民主、人權與法律」教材的章節單元安排為「法治國家的基本原則與實施」、「法律的基本原則與位階」、「基本人權的內涵與保障」、「表現自由與集會遊行法的民主機制」、「刑法與死刑制度的善惡迷思」、「資訊公開維護法與隱私權的保障」、「原住民族權利與平等原則的運用」、「訴訟權的理論與應用」、「民主與權力分立制度的抉擇」與「公民投票與公民社會的形塑」、「宗教自由與政教分離原則」等十一個主題單元。教材內涵主要在培養作為現代公民的基礎知識，除了針對法治的建立之外，其中學生對於個人基本權利的肯認以及對於民主制度的認知，乃為現代民主法治社會所得以維繫之基礎。因此本課程乃以案例作為出發點，依照法學教育之理念，並依其集會遊行法、性騷擾防治法、資訊公開維護法、刑法、原住民族教育法以及救濟法等六個法律，分別導入集會結社權、性別平等權、隱私權、生存權、原住民族權利以及訴訟權等六個人權概念，將人權與



法律作一融入與結合。除此之外，以法治國家的基本原則與實施、法律的基本原則與位階作為前導概念，以及將民主與權力分立制度的抉擇、公民投票與公民投票社會的形塑、宗教自由與政教分離原則等的內容導入民主理念與意涵，藉此培養學生作為一公民社會成員之基礎必備知識，瞭解自身權利的維護與保障，以期學生具備法治素養、人權關懷的態度以及民主素養。

通識教育的目的，不只是希望學生知道這些法學知識的基本內容，也要培養正確態度，亦即學習如何學習（learn how to learn），學習人際關係與道德觀，同時與其他專業倫理的結合；唯有培養出這樣的態度，法學知識才可能從學校繼續延伸成為終身學習以及成為公民社會的墊基石。職是之故，通識教育除了前述之外，筆者擬以案例式教學進行教材內容的研發，在此授課教材上創新融入遊戲概念以及多媒體素材，以繪圖和心理測驗的方式，將單元主題的案例內容作一展現，希冀在傳統的法學教育中注入新的活力，吸引學生目光，讓學生在不知不覺中學會教材單元的主旨，輕輕鬆鬆、快快樂樂的學習，以期讓學生學會「人權與法律」的內容，進而活用法學，並以人權關懷為出發，培養具備寬容、多元涵養的民主精神。

此教材承國立嘉義大學教學卓越計畫 B 主軸的「補助個別教師研發與創新教材實施計畫」，並榮獲優質教材之殊榮，在此感謝嘉義大學教卓計畫所提供的經費補助。在教材編纂的過程中，要特別感謝中正大學法律學研究所的政毅、一誠與欣玲、嘉義大學數位學習研究所的燕玲、美術學系的若齊、瑞蓮以及我的助理家玲、憶珊等，對於教材撰寫、編輯上的協助，尤其是政毅、一誠與欣玲，對於設計教案的集思廣益以及初步構思提出很多的意見與想法，透過彼此腦力激盪以及不斷的討論，才能激發創意與想像，跳脫傳統法學教材的框架，才能有這一份「創新教



案」的出現。這一路走來，要感謝李鴻禧教授的督促、許志雄教授的悉心指導、先生李俊侶對我的支持、思平與思立這兩個貼心的小孩以及遠在屏東的父母，每每在我身邊給與我鼓勵與扶助，在此以感恩的心由衷感謝！

嘉義大學通識教育中心 助理教授 陳佳慧

2010.10.30







# 目錄

## 第一章 法治國家的基本原則與實施 1

壹、本章案例 .....	1
貳、前言 .....	7
參、法治國家下的各項原則 .....	8
肆、台灣法治的落實 .....	13
伍、結論與案例解析 .....	17

## 第二章 法律之基本原則與位階 21

壹、本章案例 .....	21
貳、前言 .....	28
參、法律的基本位階 .....	28
肆、法律位階意志之貫徹—依法行政原則 .....	31
伍、結論與案例解析 .....	37

## 第三章 基本人權的內涵與保障 41

壹、本章案例 .....	41
貳、前言 .....	47
參、基本權利的功能 .....	50
肆、基本權利的拘束對象與限制 .....	52
伍、結論與案例解析 .....	55



## 第四章 隱私權與資訊公開維護法的保障 59

壹、本章案例 .....	59
貳、前言 .....	66
參、隱私權 .....	67
肆、資訊自決權 .....	69
伍、結論與案例解析 .....	74

## 第五章 宗教自由與政教分離原則的實現 77

壹、本章案例 .....	77
貳、前言 .....	83
參、宗教自由的內涵 .....	84
肆、宗教自由的限制與衝突 .....	88
伍、結論與案例解析 .....	92

## 第六章 表現自由與集會遊行法的民主機制 95

壹、本章案例 .....	95
貳、前言 .....	102
參、集會結社的意義與事前檢查禁止原則 .....	102
肆、集會遊行之管制—論集會遊行法 .....	105
伍、結論與案例解析 .....	111

## 第七章 原住民族權利與平等原則的運用 113

壹、本章案例 .....	113
貳、前言 .....	121



參、法律眼中的「平等」 .....	123
肆、平等原則的操作 .....	125
伍、結論與案例解析 .....	127

## 第八章 刑法與死刑制度的善惡迷思 133

壹、本章案例 .....	133
貳、前言 .....	140
參、刑罰目的理論 .....	141
肆、理論應用下的相關刑罰規定 .....	143
伍、結論與案例解析 .....	146

## 第九章 訴訟權的理論與應用 151

壹、本章案例 .....	151
貳、前言 .....	159
參、「有權利受損必有救濟」為訴訟權的基礎 .....	159
肆、訴訟制度的形成與訴訟權的保護內涵 .....	160
伍、結論與案例解析 .....	166

## 第十章 權力分立與民主制度的抉擇 169

壹、本章案例 .....	169
貳、前言 .....	170
參、權力分立的理論基礎 .....	171
肆、政府體制的類型 .....	173
伍、結論與案例解析 .....	176



## 第十一章 公民投票與公民社會的形塑 181

壹、本章案例 .....	181
貳、前言 .....	182
參、公民社會的功能 .....	182
肆、公民投票的意義 .....	185
伍、公民投票在台灣的發展 .....	190
陸、結論與案例解析 .....	194

## 參考書目 196





## 第一章

# 法治國家的基本原則與實施

### 壹、本章案例

從小生長在政治世家的我，爺爺是地方上有權有勢的前任縣長，爸爸更在爺爺的栽培下，大學畢業後便參選議員，連任兩屆後退居黨內擔任重要職務，在三十五歲那年，經由黨主席的介紹，與同黨行政院院長的女兒結婚，四十歲生下了我。

二十五歲那年，原本就天資聰穎的我，加上父母的用心栽培，從美國哈佛大學取得法律及政治雙學位，在父母滿心期待下回國參選立法委員，毫無意外的順利當選。今天是我第一次來到立法院工作，沒想到剛開始就有超多法案要審查…。

