

大學用書

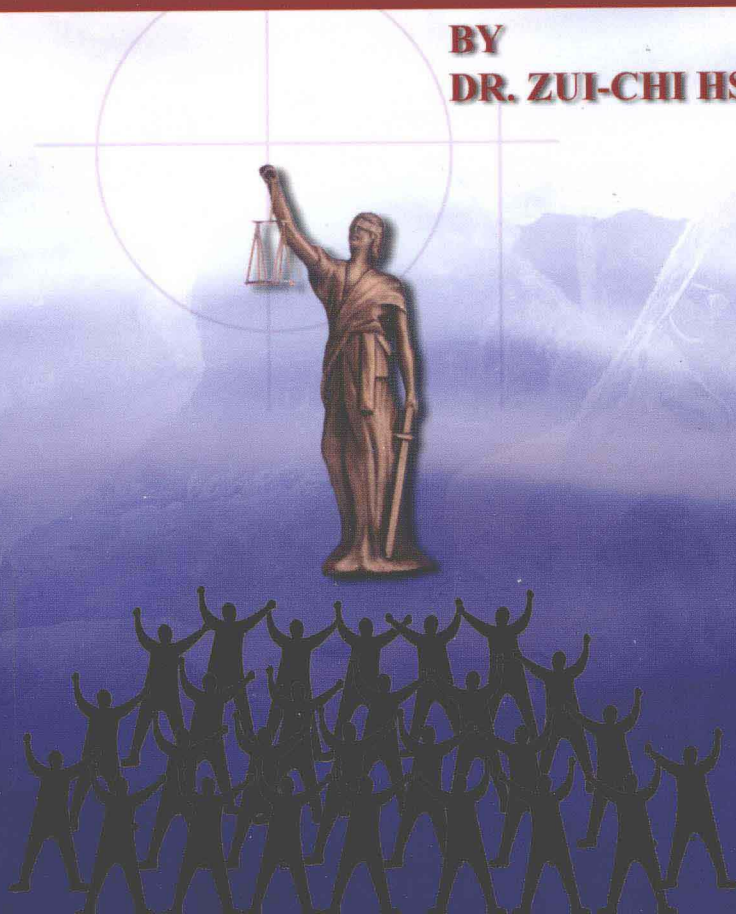
民主與法治

DEMOCRACY & RULE OF LAW

增修三版

謝瑞智 博士著

BY
DR. ZUI-CHI HSIEH



民主與法治

增修三版

謝 瑞 智 博士◎著



2012 年 4 月
臺 北

版權所有・翻印必究

2008年4月初版
2010年9月增修二版

2012年4月增修三版

民主與法治

著者兼：謝 瑞 智
發行人

經銷處：三民書局股份有限公司

重慶店：台北市重慶南路一段61號

電話：(02)2361-7511 傳真：(02)2361-7711

復興店：台北市10476復興北路386號

電話：(02)2500-6600 傳真：(02)2516-4000

郵政帳號：07652348 弘雅圖書股份有限公司

<http://www.sanmin.com.tw>

E-mail：wholesale@sanmin.com.tw

劃撥帳號：15597378 戶名：謝瑞智

定價：新臺幣貳佰貳拾元整

增修三版序

本書初版問世後，因係針對當前大學院校課程結構及政府政策之趨勢撰寫而成，頗能符合學術界通識教育之需要及國際社會之發展，故深受學術界及讀者好評。但因民主政治的涵義各國解釋不同，運作亦異，即使在同一國度裏，也因執政者之需要而有改變內容之情形，在政黨政治之不同政策下，也會有不同之詮釋。不過本書之編纂並不在迎合執政者，而是依照學術界之標準說法，國際上流行之趨勢，可以說遵照通說之理論，呈現給讀者，希望讀者能獲得完整之標準理論，以導正社會逢迎諂媚之不良風氣，使全國上下都能服膺民主與法治之政治原理，帶動社會共享民主先進國家之政治生活水準。

2012年4月

謝瑞智

謹識

序

一、本書是為提供一般國民及大專院校通識課程學生，在當前民主法治環境下，有關民主政治理念，政府的運作，以及法律是如何規範，為此而編輯完成之用書。因此本書大別為民主、法治與民主與法治三大編。這三大編共包括下列內容：

(一)民主政治有關之基本知識：民主的概念，民主主義之歷史沿革，民主的道德及法治基礎，基本人權的概念，人民參與政治及選舉罷免之規範等。

(二)法治有關之基本知識：即法治之概念及其內涵，國家政府體制及相互制衡之關係，政黨政治之運作，司法獨立與公正的審判等。

(三)一般國民欲了解政治、參與政治或高中、大專生修習政治、法律領域，也能以入門的心情，先行熟悉基本原則，將來自可深入較複雜之領域。

二、筆者積四十年之教學與政治社會經驗，了解成功推行民主政治之關鍵在於熟悉法律、建立制度，本書乃提供此類知識與內容，使一般國民皆具有民主法治之基礎概念，而能共同推動民主法治之健全發展。

2008年農曆3月6日

先慈逝世32週年紀念日

謝瑞智

謹識

凡 例

土 68.....	土地法第 68 條
大捷 46	大眾捷運法第 46 條
大法官 5	司法院大法官審理案件法第 5 條
公投 10	公民投票法第 10 條
公退 4.....	公務人員退休法第 4 條
少 85 之 1	少年事件處理法第 85 條之 1
少施 3.....	少年事件處理法施行細則第 3 條
中法 2.....	中央法規標準法第 2 條
民 976.....	民法第 976 條
民訴 45	民事訴訟法第 45 條
民航 67	民用航空法第 67 條
司釋 457	司法院大法官會議釋字第 457 號解釋
刑 10.....	刑法第 10 條
行執 41	行政執行法第 41 條
行訴 4.....	行政訴訟法第 4 條
老 2.....	老人福利法第 2 條
兵 46.....	兵役法第 46 條
兒少 31	兒童及少年福利法第 31 條
保 107.....	保險法第 107 條
冤 1.....	冤獄賠償法第 1 條
原 1Ⅱ	原住民敬老福利生活津貼暫行條例第 1 條第 2 項
國民 2.....	國民教育法第 2 條
國賠 2.....	國家賠償法第 2 條
勞 44.....	勞動基準法第 44 條
傳 17.....	傳染病防治法第 17 條
道安 57	道路交通安全規則第 57 條
敬 3.....	敬老福利生活津貼暫行條例第 3 條
請 1.....	請願法第 1 條
憲 60.....	憲法第 60 條
憲修 10Ⅵ	中華民國憲法增修條文第 10 條第 6 項
監 3 之 1	監察法第 3 條之 1
環基 3.....	環境基本法第 3 條
選 15.....	公職人員選舉罷免法第 15 條
總選 11	總統、副總統選舉罷免法第 11 條
礦 77.....	礦業法第 77 條
鐵 55.....	鐵路法第 55 條

謝瑞智



維也納大學法政學博士、早稻田大學法學碩士、明治大學法學士、日本警察大學本科&律師及公務人員甲等考試及格。日本文化獎章，教育部技術名人獎章，警察大學傑出校友

經歷：中央警察大學校長、國民大會代表，國家安全會議及監察院諮詢委員，銓敘部政務次長，台灣師範大學公訓系主任、訓導長，台大國家發展研究所兼任講座教授，政治、中興、東吳大學教授，實踐大學、致遠管理學院、稻江科技暨管理學院講座教授

現任：中華學術文教基金會董事長、日本研究學會副理事長

著作：單行本

一、**百科全書：**法律百科全書（10卷，2008），警察百科全書（12卷，2000）。

二、**辭典：**世界憲法事典（2001），活用憲法大辭典（2000），警察大辭典（1976）。

三、**一般法學類：**法學概論（2010，增修2版），日常生活與法律（2008），法學概要（2009，2版），法學入門（2007，3版），法學緒論（2006，17版），法學大意（2004），公正的審判（1995，2版），公法上之理念與現實（1982），法學論叢（1981），法律之價值考察及其界限（1972）。

四、**憲法類：**中華民國憲法（2011，2版），憲法概要（2011，15版），民主與法治（2012，3版），憲政體制與民主政治（2010，7版），中華民國憲法精義與立國精神（2007，25版），政治變遷與國家發展（2010，2版），理念與現實—憲政與生活（2005），憲法新視界（2001），憲法新論（2000，2版），憲政改革（1998），邁向21世紀的憲法（1996），中華民國憲法（1995），修憲春秋（1994，2版），比較憲法（1995，3版）。

五、**行政法類：**行政法概論（2009）。

六、**選罷法類：**民主政治與選舉罷免法（1989），我國選舉罷免法與外國法制之比較（1987），選舉罷免法論（1981），選戰標竿（1980）。

七、**民法類：**民法概論（2011，增修2版），民法總則（2001，3版），民法親屬（2001，4版），自力救濟問題之探討（1989）。

八、**商事法類：**商事法概論（2010）。

九、**刑法類：**刑法概論I 刑法總則（2011），刑法概論II 刑法分則（2011），刑法總論（2006，4版），醫療紛爭與法律（2005），中國歷代刑法志（一）（2002），犯罪學與刑事政策（2002），晉書刑法志（1995），漢書刑法志（1993，3版），犯罪徵候（1987，2版），中外刑事政策之比較研究（1987），刑事政策原論（1978，2版）。

十、**教育法類：**教育法學（1996，2版），加強各級學校民主法治教育（任總主持人一五卷，1992），我國憲法上教育之規定與各國法制之比較（1991）。

十一、**社會類：**翹翹板上的台灣（2012，增修2版），法律與社會（2001），警政改革建議書（1999），社會變遷與法律（1990），社會人（1989），飆車處理問題之研究（1987），現代社會與法（1984，2版），社會學概要（1977）。

十二、**古語文類：**大學實用日語（2003），德語入門（1995，6版），德國童話精選（1993，2版）。

十三、**心靈重建類：**當孔子遇上當代—為《論語》作見證（2012，增修1版），道德經·清靜經釋義（2009），藥師經·觀音經釋義（2008），般若心經的激悟（2010，修訂5版），平凡中的睿智（2000），善惡之間（1997），少年知識手冊（1985），少女知識手冊（1985）。

法律百科全書

全十冊

16開精裝本

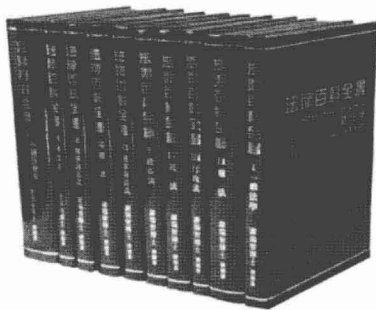
全套7,100元 最後優惠價6.6折

謝瑞智 總編纂

維也納大學法政學博士
前警察大學校長，大學教授

全 套 內 容

10 (歷代刑法志) 中國法制史	9 國際法	8 刑事訴訟法	7 刑法	6 民事訴訟法	5 商事法	4 民法	3 行政法	2 憲法	1 一般法學
300 節 1008 頁	1300 項 331 頁	700 項 403 頁	1200 項 453 頁	800 項 404 頁	1600 項 429 頁	1100 項 448 頁	790 項 300 頁	1300 項 710 頁	1200 項 400 頁
1280 元	560 元	620 元	650 元	620 元	620 元	620 元	560 元	920 元	650 元



本 書 特 色

- 歷十餘年編成
- 共一萬餘詞條
- 有八百餘萬字
- 蒐羅資料豐富
- 內容涵蓋深廣
- 供法政學界及工商實務參考

經銷處 三民書局	重慶店	台北市重慶南路一段 61 號 電話：(02)2361-7511 傳真：(02)2361-7711	復興店	台北市復興北路 386 號 電話：(02)2500-6600 傳真：(02)2516-4000
	郵政劃撥帳號：07652348 弘雅圖書股份有限公司 http://www.sanmin.com.tw E-mail: wholesale@sanmin.com.tw			
謝瑞智教授		郵政劃撥帳號：15597378 帳戶：謝瑞智 部落格： http://zchsieh.pixnet.net/blog E-mail: zchsieh@gmail.com		

謝瑞智教授 著作介紹



憲法概要

增訂十五版

本書擷取各先進國家最新之憲政理論，針對高普特考的命題方向撰寫而成。全書四百餘頁，並附 98、99 年高普特考測驗題八百餘題。定價 360 元。文笙書局。



日常生活與法律

全新改版（三版）

本書介紹法律的基礎概念，以便應用在具體事件上，也是法學的入門書籍，並將日常生活的法律問題提出解決方式。全書二百餘頁，定價 220 元，文笙書局。



藥師經 觀音經 釋義

初版

本書因諸多佛教經文用語文詞艱澀，一般人在念誦時難解真義。因此用淺顯易懂的語體文表示，希望善男信女在念誦之外，再身體力行，切實實踐文中佛理，以累積無邊的功德，消除業障，得到幸福安樂，以實踐佛道普渡眾生之目的。全書 180 餘頁，定價 168 元。文笙書局。



平凡中的睿智

創造活力的人生
人生修養系列 3

本書由謝瑞智教授自述一生的奮鬥歷程。如何規劃人生目標，建立人脈關係，突破橫逆、轉化危機，創造成功機會的各種方法與原理原則。全書二百餘頁，定價 200 元。流傳文化。



道德經 清靜經 釋義

初版

謝瑞智 博士注譯

《道德經》是道教的重要經典，為老子所著。本書的另一經典為《清靜經》。因《清靜經》與《道德經》互有連貫，乃將兩經合編為一冊，並以簡易之文字解釋析義。全書二百餘頁，定價 180 元。臺灣商務印書館總經銷。



般若心經的 澈悟

人生修養系列 1

佛教基本教義是什麼？我們的苦惱在那裏？如何脫離苦海，創造幸福的人生？宇宙的原理是什麼？何謂萬物無常？本書是正確人生觀最好的指引。全書二百餘頁。定價 180 元。臺灣商務印書館總經銷。



當孔子遇上當代

一為論語作見證
謝瑞智 博士注譯

《論語》係針對人們修身、齊家、交友、擇偶、待人接物、創業與從政，所應秉持的原則與方法。是一部對全民教育的聖典。得以啓迪其良知良能，開創光明的人生。全書五百餘頁，定價 380 元。臺灣商務印書館總經銷。



翹翹板上的台灣

增修二版

四百年來台灣有如坐在翹翹板上，受不同政權殖民統治，或上或下，時局動盪不定。台灣人民究竟要往那一個方向前進？會贊成獨立的思想呢？或呼應中國的終極統一，一國兩制？抑維持現狀或宣布台灣中立化。全書二百餘頁，定價 250 元。三民書局總經銷。

總經銷：文笙書局 台北市忠孝西路一段 233 號／電話：(02)2381-4280·2381-0359

郵購：除特別優待外，其他一律八折優惠。請將書款存入郵政劃撥

帳號：15597378 帳戶：謝瑞智（免郵費）部落格：<http://zchsieh.pixnet.net/blog>

臺灣商務印書館出版 (謝瑞智 博士著)

	法學概論 (增修二版) (圖表說明)	本書介紹法學原理，參考歷年高普特考試題而編纂，並配合圖表說明，附 2009、2010 年高普特考測驗題一千餘題參考用。全書四百餘頁，25 開本，定價 320 元。
	中華民國憲法 (增修版) (圖表說明)	本書將抽象複雜之憲法規定，按憲法條文順序，分析歷年來高普特考之命題內容，依章節配合圖表論述。並附 2009、2010 年高普特考測驗題七百餘題，分章列述。全書三百餘頁，25 開本，定價 280 元。
	行政法概論 (圖表說明)	本書是依據行政法有關規定，參考考試院高普特考試題及其趨勢。並以簡易之文體配合圖表說明。附 2008 年高普特考測驗題共三百餘題參考用。全書四百餘頁，25 開本，定價 340 元。
	民法概論 (增修二版) (圖表說明)	本書係就民法條文，依最新修正之民法規定而撰寫。並用簡易之文字配合圖表說明。書後附 2010、2011 年高普特考測驗題五百餘題，分章列述。全書八百頁，25 開本，定價 520 元。
	商事法概論 (圖表說明)	本書配合圖表說明，使讀者得輕易進入商事法之法學體系，內容包括公司法、票據法、海商法及保險法。全書六百餘頁，25 開本，定價 460 元。
	國際法概論 (圖表說明)	本書包括國際法原理、海洋法、國際環境法、國際經濟法及國際爭端法等。全書五百餘頁，25 開本，定價 420 元。
	刑法概論 I — 刑法總則 (圖表說明)	本書將文體結構通俗化，並以圖表舉適例說明，再針對高普特考試題之內容編纂而成，是易懂之大學及一般法學用書。全書五百餘頁，25 開本，定價 420 元。
	刑法概論 II — 刑法分則 (圖表說明)	本書依刑法分則條文順序，針對犯罪之構成要件、學說、用語解釋、處罰之種類及各種判例實例參考。全書四百餘頁，25 開本，定價 390 元。

臺灣商務印書館股份有限公司

台北市 100 重慶南路一段三十七號

電話：(02) 2371-3712

郵撥：0000165-1

E-mail：ecptw@cptw.com.tw

讀者服務專線：0800-056-196

網路書店：www.cptw.com.tw

網址：www.cptw.com.tw

民主與法治

謝瑞智博士著

目 錄

增修三版序

序

第一編 民 主

第一章 民主的概念.....	1
第一節 民主的意義.....	1
一、民主政治就是全民政治	1
第二節 民主政治.....	2
一、直接民主制	3
二、間接民主制	4
三、權能區分的理論	5
第二章 民主主義.....	6
第一節 意義與歷史沿革	6
第二節 民主主義的建設	8
第三節 民主政治的內涵	9
一、民主政治的涵義	10
二、民主的和平論.....	15
第三章 民主的基本堅持.....	16
第一節 民主的道德基礎	16
一、尊重他人的人格	16
二、相互容忍的氣度	17
三、責任觀念的建立	17
第二節 民主的法治基礎	18
一、社會充滿脫法違紀之原因	18
二、如何培養大眾遵守規範	25
第四章 人民的基本權利義務.....	31
第一節 基本人權的概念	31
一、人權觀念的起源	32

第二節 人權思想的展開	39
第三節 人權的國際化.....	47
第四節 我國法律規定人民權利的種類	49
第五節 人民的義務.....	50
一、基本義務之概念	50
二、人民義務的種類	50
第五章 普世價值的平等權	55
第一節 平等權的概念.....	55
一、法律適用之平等與法律之前人人平等	56
二、平等權的原則	57
三、平等原則之列舉或例示	58
第二節 平等權的內容.....	58
一、男女平等（Equality between the sexes）	58
二、宗教平等（The equality of religion）	61
三、種族平等（Races equality）	62
四、階級平等（Equality of classes）	63
五、黨派平等	64
第六章 自由與人權	67
第一節 自由主義的概念	67
第二節 自由權的種類.....	68
一、自由權	68
二、生存權、工作權、財產權	72
三、環境權	73
四、受益權	74
五、參政權	78
六、自由權利的限制	79
七、自由權利的保障	80
第三節 國家賠償.....	80
一、現行有關賠償法之特別法	81
二、國家賠償法的内容	83
第四節 新發展的人權.....	85
一、人權思潮已進化到第三代人權	85
二、隱私權	86
三、國民之知的權利	87
四、自己決定權	87
第五節 人的一生與權利	88

第六節 人權的主體.....	92
一、國民.....	92
二、外國人.....	93
第七節 人民權利的限制.....	94
一、憲法上特別限制.....	94
二、憲法上之概括限制.....	94
第七章 民主與選舉罷免	95
第一節 選舉的起源.....	95
第二節 國民的代表制.....	97
一、多數代表制.....	97
二、少數代表制.....	99
三、比例代表制.....	101
第三節 我國二次大戰後之選舉.....	104
第四節 總統、副總統之選舉與罷免.....	106
一、總統、副總統的選舉.....	106
二、總統、副總統的罷免.....	115
第五節 一般公職人員選舉與罷免.....	118
一、一般公職人員的選舉.....	118
二、一般公職人員的罷免.....	126
第六節 妨害選舉罷免訴訟.....	128
一、總統、副總統之選舉罷免訴訟.....	128
二、公職人員之選舉罷免訴訟.....	130
三、選舉罷免訴訟之審級.....	132
第七節 妨害選舉罷免處罰.....	134
第八章 公民投票	136
第一節 公民投票之概念.....	136
第二節 公民投票之起源.....	136
第三節 公民投票之種類.....	138
一、憲法制定的公民投票.....	138
二、立法上的公民投票（Das Gesetzesreferendum）.....	142
三、其他決策之公民投票.....	143
四、中華民國公民投票的立法.....	147
第四節 公民投票之舉行.....	148
一、2004 年舉行之全國性公民投票.....	148
二、2008 年舉行之全國性公民投票.....	149
三、2010 年民進黨與台聯提案 ECFA 之公民投票案.....	150

第五節 妨害公民投票之處罰	152
---------------------	-----

第二編 法 治

第一章 法治的概念	155
-----------------	-----

第一節 法治的意義	155
-----------------	-----

第二節 法治主義	155
----------------	-----

一、中華文化的法治思想	156
-------------------	-----

二、法律之要素	162
---------------	-----

三、遵守職業道德	164
----------------	-----

第二章 社會與法律	171
-----------------	-----

第一節 社會與法律	171
-----------------	-----

第二節 法律的概念	172
-----------------	-----

一、法律的定義	172
---------------	-----

二、法律的種類	172
---------------	-----

第三節 命令的概念	173
-----------------	-----

一、命令的意義	173
---------------	-----

二、命令的種類	173
---------------	-----

第四節 法律與命令的關係與區別	175
-----------------------	-----

一、法律與命令之關係	175
------------------	-----

二、法律與命令之區別	175
------------------	-----

三、法律之目的	176
---------------	-----

第五節 法律的功能	177
-----------------	-----

一、正面功能	177
--------------	-----

二、反面功能	178
--------------	-----

三、促進法律正面功能的方法	179
---------------------	-----

第三章 權力分立論	184
-----------------	-----

第一節 權力分立	184
----------------	-----

一、歐美權力分立論	184
-----------------	-----

二、五權分立論	189
---------------	-----

第二節 權力分立的形態	191
-------------------	-----

一、從立法與行政觀點言	191
-------------------	-----

二、從司法機關之關係言	194
-------------------	-----

第四章 中央政府體制	195
------------------	-----

第一節 總統制	195
---------------	-----

一、總統制之特徵	195
二、總統制之優點	196
三、總統制之缺點	197
第二節 內閣制	197
一、內閣制之特徵	197
二、內閣制之優點	199
三、內閣制之缺點	200
第三節 雙首長制	201
第四節 世界各國之中央政府體制	202
第五節 我國中央政府體制	206
一、具有超級總統制之特徵	206
二、具有內閣制之特徵	207
第六節 我國中央政府與各國之比較	207
第五章 政黨政治	211
第一節 政黨	211
第二節 政黨國家	212
一、概說	212
二、政黨立法	212
三、二大政黨制	213
第三節 政黨之違憲	215
第四節 政黨輪替	216
一、民進黨的成立	216
二、第十任總統、副總統選舉	216
三、政黨輪替國際傳媒的報導	217
四、二〇〇四年第十一任總統、副總統選舉	218
第五節 第二次政黨輪替	221
第六節 第十三任總統、副總統選舉	222
第六章 司法獨立與公正審判	225
第一節 司法的獨立	225
一、司法權之意義	225
二、司法權之特質	225
三、司法之作用	226
四、司法之獨立	227
第二節 法律的適用	228
一、法律適用的三段論法	228
二、法律與裁判	229

三、裁判制度	229
四、事實的認定	230
第三節 法律的解釋	230
一、法律解釋的必要性	230
二、解釋的方法	231
第四節 「惡法亦法」與「惡法非法」	233
一、惡法亦法—實證法的主張	233
二、惡法非法—自然法的主張	234
第五節 法官的公正審判	234
一、古代法官之審判	234
二、英國對法官獨立審判之要求	237
三、法官貪瀆之笑話	238
四、法官應依法獨立審判	238
第六節 我國司法制度之問題與改革	241
一、三歲女童遭性侵案件	241
二、犯罪所獲得的快樂超過刑罰的痛苦	242
三、拖延審判	242
四、司法不循正軌偵審的特例	243
五、嚴禁法官交際應酬	245
六、司法工作者應有退場機制	245
七、司法的改革應貫徹當事人主義進行	246

第三編 民主與法治的關係

第一章 法治國家	249
第一節 法治國家之概念	249
一、為依法律之行政	249
二、為創設行政法院	250
第二節 國家與法律	251
一、國家與法律存立之先後	251
二、法律是維持國家獨立、社會安定之重要條件	252
第二章 民主與法治	253
一、有民主無法治會成暴民政治	253
二、有法治無民主會成極權政治	253
三、在民主基礎上建立法治政治	254
名詞索引	255

第一編 民主

第一章 民主的概念

第一節 民主的意義

一、民主政治就是全民政治

民主就是以民主主義為基礎，而建立的政治形態，又稱為「**全民參與之政治**」。至於民主的原意，首先就要追溯這個名詞的來源，為什麼呢？因為文字的變遷，會連帶產生意義變遷的緣故。民主可以說是由英文 Democracy 與德文 Demokratie 等外文翻譯而來。

據考究，該字在紀元前五世紀，在希臘歷史家希羅多德（Herodotus）時代就被使用。所以它是希臘語 Demos 與 Kratia 兩字的合成語。Demos 是「人民」「民眾」之意；Kratia 是「支配權」、「獨裁權」之意。所以說 Demos 與 Kratia 兩字合併起來了解，就是「人民支配權」「人民支配權的政治」或「民眾政治」之意。由此才產生了「民主主義」「民主政治」的名詞。

因為它是民眾支配的政治，所以給極權獨裁政府帶來很大的恐怖與打擊。也喚醒人民對政治參與的興趣。所以近代歐洲的民主政治都是在反抗王權，伸張民權的情況下產生的。人民為了獲取政治自由與平等，經長期的革命鬭爭、流血犧牲才有今日民主政治的普遍成果，這個歷史意義，從美國前總統**林肯**（Lincoln）於 1863 年 11 月 19 日，在蓋茨堡（Gettysburg Address）演說的最後一段，就能完全了解；他說：「以便我們從那些為主義已付出全部忠誠的光榮的死者而鼓起更大的忠誠；我們在此堅毅決定；既不讓陣亡的人，無謂犧