



Constitutional Government
History of China

中国宪政史

徐祥民 等著

青岛海洋大学出版社
Qingdao Ocean University Press

上

Comparative Government
History of China

中國憲政史

——

上海圖書館藏
Shanghai Library Collection

中国宪政史

徐祥民 等著

青岛海洋大学出版社

·青 岛·

图书在版编目(CIP)数据

中国宪政史/徐祥民等著. —青岛:青岛海洋大学出版社, 2002. 3

ISBN 7-81067-327-0

I. 中... II. 徐... III. 政治制度-研究-中国-20 世纪 IV. D69

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2002)第 008187 号

青岛海洋大学出版社出版发行

(青岛市鱼山路 5 号 邮政编码:266003)

出版人:李学伦

日照日报社印刷厂印刷

新华书店经销

*

开本:787mm×960mm 1/16 印张:25.75 字数:476 千字

2002 年 3 月第 1 版 2002 年 3 月第 1 次印刷

印数:1~1 600 定价:39.80 元

序

我在拙著《中国法律的传统与近代转型》一书中,对中国社会经历的从专制神圣到君宪、共和等法观念的转变给予了一定的关注。这是一个伟大的转变,是发生在极其短暂的中国近代历史上的一次具有极其深远影响的转变。之所以称它是一个伟大的转变,是因为我们是在几乎没有任何宪政、共和等本土理论资源的基础上既建立起了带有中国文化特点的民主、宪政学说,又实现了政治的民主化、走进了人类文明的宪政时代;之所以说它是有深远影响的转变,是因为从那时起中国政治便进入了民主、宪政的轨道,尽管时有阻滞,但其大势却如大江东去,不可逆转。

然而,近代的中国经历了转变,却不等于已经完成了转变,进入了宪政的时代,也不等于已经建立了良好的宪政。如果说西学的传播可以让先进的中国人认识到专制制度的不合理从而奋起做革命之努力,那么,西学在没有变成“中学”之前,知识分子的宪政呼吁无法变成全社会的普遍要求;如果说推翻清朝政府只需取得军事上的优势便可完成,那么,军事的成功却不能保证宪政的实现。站在古代与近代的转折点上,我们感觉到的是翻天覆地的变化,是历史性的进步;但如果抛开晚清腐败、落后这个背景来看中国宪政建设的风雨历程,我们的心情就难免有几分沉重,因为武昌的起义没有迎来“合众政府”建设的凯歌高奏,“训政约法”没有“训”出宪法治下的民国,“人权派”的人权抗

争也没有镌刻出人权保护的丰碑。

没有人愿意被这历史的沉重压倒,然而,处在历史的旋涡中探索者却又无法超越历史加给的限制,因为在历史充分展示自己之前人们无法窥其全豹。中国宪政的历史不断前移,不管是平直的,还是曲折崎岖的,都使这段历史越来越完整,从而也越来越表现出它特有的个性。在中国政府选择了依法治国,建设社会主义法治国家的治国方略之后,中国的宪政历史已经走过了一个完整的时期。之所以说这是一个完整的时期,不是因为中国宪政建设的历史刚好走过了一百年,而是因为它在经历了若干挫折之后终于进入了良性发展的轨道。如果说在宪政受挫折的时期人们容易因受情绪的影响而不识正经历的宪政发展过程的庐山真面目,那么,今天,我们已经可以平心静气地看待中国宪政建设过程中出现的风风雨雨,全面地认识中国宪政建设的成功与失败,准确地把握中国宪政发展的规律,实事求是地总结宪政建设的经验教训。我们不能不利用这条件,尽管它也许永远也不会失去,因为我们一直想摆脱心头的沉重。我们不能不及早地利用这个条件,因为尽管往者已矣,但来者却可以追。

我的学生徐祥民等率先利用了这个条件,第一次对从 1898 年“康梁变法”提出立宪法到按“一国两制”的原则解决香港、澳门问题这一段跨越百年的历史做了认真的总结。他们的努力是可贵的,因为他们的努力不仅会引起更多的人的思考,而且也向人们提供了一些思路。相信人们的思考和人们广泛参与的宪政建设将彻底完成从近代开始的转型,宪政时代的中国的宪政将更完善。

是为序。

张晋藩

2002 年 3 月 1 日

张晋藩,中国政法大学终身教授、博士生导师、前副校长,中国法律史学会前会长。

自序

在读大学本科时,一位讲哲学的老师在课堂上向我和我的同学传授了寻找“主干线”的思考方法。在开始了思考问题的工作之后,我并没有刻意地去运用这种方法,然而,我思考的对象却一再地把它的主干线暴露在我的视野里,似乎是决心让我认可其中的主干线的存在。中国古代的法制史,我这里主要说的是战国以后的法制历史,显然以刑法的发展为中心。历代王朝相继建立的法典已足以让研究者相信这一点,而在学者们做了古代民法史、行政法史、经济法史、婚姻法史、军事法史等专门史的研究之后,刑法的中心地位就显得更无可怀疑了。

19世纪与20世纪之交,中国法制的历史发生了一次严重的断裂,其主干线出现了错位,刑法的中心位置被一种新兴的法律所取代,这种法律就是宪法。尽管清王朝进行了大清律的修订和再修订,后来的北洋政府等也都建立过自己的刑法,但刑法和刑法的建设再也不是法制的中心;尽管满清王朝的预备立宪与后来的共和立宪、人民立宪有着本质的不同,最早建立的宪法也存在严重的缺陷,但宪法却无法从法制建设的中心位置上逃离出来。

中国法制的历史在近代出现的主干线错位不是由时间的自然积累造成的,而是由不同时代的交替决定的。如果可以在一定程度上承认法律是政治的表现的话,那么,古代政治运行的特点是从上到下,即

DAK03/07

政治权力由高到低的运动;而近代以来的政治,从总体上来说,具有双向运行的特点,也就是说既有由上到下的支配和管理,也有由下到上的取舍和制约。由上到下运行的政治需要用以实现控制和管理目的的法律,这种法律的典型是刑法;政治的这种需要决定了法制以刑法为核心。双向运行的政治,首先需要解决的是政治本身的问题,而这个问题的解决程度决定其他制度的品质甚至存废;用来解决这种政治(一般来说是多元的政治)问题的法律是宪法,而政治问题的解决对其他制度的决定在一定程度上就是宪法对其他制度的决定。这种对其他制度,包括法律制度具有决定性影响力的法律即宪法不能不是整个法律制度的核心。

中国历史在 19 世纪与 20 世纪之交所发生的时代性交替,从文化的角度看,不是中国社会自身发展的结果,而是由对属于另一个时代的西方文明的接受造成的。从接受的角度看,新时代是属于西方的。中国法制发展主干线的错位是属于传统中国的法制与属于西方的近代法制的交替的结果。历史发展的这一客观情形告诉我们,以刑法为中心的古代法制是属于中国的,因此,对它的更深层的理解要到中国文化的大环境中去寻找;以宪法为中心的近代和现代法制是属于,至少原本属于西方文化的,因此,要正确认识这种法制在中国的建设,评价这种建设的成败得失,就必须同对西方文化的研究结合起来。如果说中国学者对中国古代法制的总结可以关起门来进行的话,那么,对近代法制,对宪政成败的研究,则必须敞开门来做,必须借鉴西方的理论观点、认识方法等。

中国宪政史是中国的历史,它属于中国;对中国宪政史的研究不只是中国的,它应当是世界的。我们既有责任写好属于中国的中国宪政史,也应该尝试用世界的眼光探询中国宪政的发展。

徐祥民

2002 年 1 月 25 日于海洋大学崂研舍

目 录

序	(1)
自 序	(1)
前 言	(1)
第一章 半个世纪的准备	
——认识民主、宪政	
第一节 蓦然发现“西土桃园”	(29)
第二节 夷之长在“朝廷政教”	(34)
第三节 选择“君民共主”	(38)
第二章 百日维新	
——中国立宪初试	
第一节 变法意在图强	(43)
第二节 《请定立宪开国会折》	(48)
第三节 变法未布“新政”	(54)
第四节 立宪初试败于戊戌政变前	(57)
第三章 预备立宪	
——抵制革命的许诺	
第一节 预备立宪政策的出台	(64)
第二节 立宪派的活动与《钦定宪法大纲》的颁布	(75)

第三节	《十九信条》的颁布与仿行宪政骗局的破产	(83)
第四章	南京临时政府与《中华民国临时约法》	
——	辛亥革命的珍贵成果	
第一节	资产阶级革命派的宪政建设方案	(91)
第二节	武昌起义与南京临时政府的建立和运作	(100)
第三节	“南北议和”与资产阶级宪政的命运	(108)
第四节	《中华民国临时约法》——资产阶级革命最珍贵的成果	(113)
第五章	从复辟帝制到贿选总统	
——	北洋军阀统治时期的中国“宪政”	
第一节	袁世凯对中国宪政的扼杀与洪宪帝制的失败	(122)
第二节	北洋军阀政府统治后期的宪政及其终结	(131)
第六章	护法运动与联省自治	
——	并非医病灵丹	
第一节	“二次革命”	(142)
第二节	护法运动始末	(144)
第三节	“联省自治”运动	(147)
第七章	从《训政时期约法》到《五五宪草》	
——	南京国民政府一党专政的“宪政”	
第一节	孙中山的“建国三时期”学说	(150)
第二节	《训政时期约法》与一党专制	(160)
第三节	国民党“训政”下的人权斗争	(170)
第四节	“还政于民”与《五五宪草》	(189)
第八章	中华苏维埃共和国	
——	工农民主专政的尝试	
第一节	工农民主运动的高涨与工农群众的权利觉醒	(201)
第二节	毛泽东的“工农共和国”思想	(205)
第三节	红色根据地与中华苏维埃共和国	(207)
第四节	《中华苏维埃共和国宪法大纲》	(211)

第九章 抗日民主政权

——“人民共和国”的宪政

- 第一节 抗日战争与民主运动····· (217)
- 第二节 抗日民族统一战线与中共中央的宪政方案····· (223)
- 第三节 《新民主主义的宪政》····· (227)
- 第四节 《陕甘宁边区施政纲领》与边区政权建设····· (231)
- 第五节 抗日民主政权的人权立法····· (236)

第十章 国民政府的“行宪”

——并非人民期望的宪政

- 第一节 政治协商会议《关于宪草问题的协议》····· (239)
- 第二节 制宪伪国大与伪宪法····· (250)
- 第三节 如此“行宪”····· (256)

第十一章 从联合政府到人民政府

——走向人民宪政

- 第一节 毛泽东对中国宪政道路的规划····· (264)
- 第二节 《陕甘宁边区宪法原则》····· (267)
- 第三节 内蒙古自治区成立与民族区域自治制度····· (269)
- 第四节 解放区的政权建设····· (272)
- 第五节 废除伪宪法、伪法统····· (274)

第十二章 中华人民共和国成立

——人民民主专政理论指导下的宪政建设

- 第一节 《论人民民主专政》····· (276)
- 第二节 中国人民政治协商会议与政协《共同纲领》····· (280)
- 第三节 人民的民主权利的宪法化····· (284)
- 第四节 新中国的国家构造····· (285)

第十三章 1954 年宪法

——担负“过渡”任务的伟大文献

- 第一节 真正的人民立宪····· (288)
- 第二节 《中华人民共和国宪法》的基本内容和特点····· (290)
- 第三节 以宪法为依据的法制建设····· (294)

第四节	渐被淡忘的宪法	(298)
第十四章	“文化大革命”十年	
——	宪政遭破坏的时期	
第一节	从夺权斗争到“砸烂公检法”	(304)
第二节	“群众专政”对公民权利的侵犯	(309)
第三节	1975 年宪法	(313)
第十五章	1978 年宪法	
——	恢复宪政的标志	
第一节	粉碎“四人帮”与中国政治的拨乱反正	(317)
第二节	积重难返的遗憾	(320)
第三节	1978 年宪法与中国宪政建设的新时期	(322)
第十六章	1982 年宪法	
——	完善中国宪政的丰碑	
第一节	《关于建国以来党的若干历史问题的决议》	(326)
第二节	“新时期的新宪法”	(329)
第三节	1982 年宪法的历史地位	(334)
第十七章	宪法修正案	
——	宪法与改革开放良性互动的结晶	
第一节	改革开放与宪法修改	(339)
第二节	三次修宪,三个改革里程碑	(344)
第三节	宪法修正的宪政价值	(355)
第十八章	香港基本法和澳门基本法	
——	“一国两制”造福中国	
第一节	“一国两制”,一个划时代的构想	(360)
第二节	《基本法》基础上的港、澳政制	(363)
第三节	港、澳回归与中国宪政的结构变化	(368)
第四节	解决台湾问题的可取方案	(372)
附 录	台湾现行“宪法”与有关制度	(379)
后 记		(393)

Contents

Prologue	(1)
Author's Preface	(1)
Preface	(1)

Chapter 1 Preparation of Semi-century

——Cognition of Democracy and Constitutional Government

Section 1	A Sudden Discovery of the “Western Paradise”	(29)
Section 2	The Advantage of “Political Civilization in Western Court”	(34)
Section 3	Choice of “Reign by Both Monarch and People”	(38)

Chapter 2 Hundred Days of Reform

——First Attempt at Constitutionalism in China

Section 1	The Political Reform with the Intention to Do Well	(43)
Section 2	<i>The Booklet for the Application of Constitutionalism and the Foundation of State</i>	(48)
Section 3	The Political Reform without Issuing “the New Deal”	(54)
Section 4	The First Attempt at Constitutionalism Failed in 1898 Precedent of the Coup D'état	(57)

Chapter 3 Preparing for Constitutionalism

——Commitment to Resist Revolution

- Section 1 The Policies of Preparing for Constitutionalism Come on (64)
- Section 2 Activities of the Constitutionalists and *The Constitutional Program* by the Emperor (75)
- Section 3 *The Nineteen Credendum* and the Burst-up of the Deceitful Imitation of Constitutional Government (83)

Chapter 4 The Nan King Temporary Government and *The Provisional Constitution of the Republic of China*

——Costly Achievements of the Revolution of 1911

- Section 1 The Nonstructural Scheme of Constitutional Government of the Bourgeois Revolutionists (91)
- Section 2 The Watching Uprising and the Establishment and Operations of the Nan King Temporary Government (100)
- Section 3 “The Peace Negotiation between North and South” and the Destiny of the Bourgeois Constitutional Government (108)
- Section 4 *The Provisional Constitution of the Republic of China*——The Rarest Achievement of the Bourgeois Revolution (113)

Chapter 5 From the Restoration of Imperialism to the President Election By Bribery

——“The Constitutional Government” under the Rule of the Northern Warlords

- Section 1 The Chinese Constitutional Government Strangled by Yuan Shinkai and the Defeat of Yuan’s Autocratic Monarchy (122)
- Section 2 The Constitutional Government at the later Stage of the Northern Warlords and Its Finis (131)

Chapter 6 Campaign to Defend Constitution and Autonomy of Provinces in Unity

——Not the Panacea

- Section 1 “The Second Punitive War against Yuan” (142)
- Section 2 The Beginning and End of the Second Punitive War
against Yuan (144)
- Section 3 The Campaign of “The Autonomy of Provinces in Unity”
..... (147)

Chapter 7 From *Provisional Constitution in the Period of Dictating to Constitutional Draft on Fifth of May*

——“The Constitution” under the Dictatorship of the Nan King National Government

- Section 1 Sun Yat-sen’s Theory of “Three Stages in Establishing the China Republic” (150)
- Section 2 *Provisional Constitutions in the Period of Dictating* and the One-party Dictatorship (160)
- Section 3 The Struggle for Human Rights under “The Dictating” of Kuomintang (170)
- Section 4 “Returns of the Administration Rights to People” and *The Constitutional Draft on Fifth of May* (189)

Chapter 8 The China Soviet Republic

——Attempt of Worker-Peasant at Democratic Autocracy

- Section 1 The Upswing of Worker-Peasant’s Democratic Movements and the Awakening of their rights (201)
- Section 2 Mao Zedong’s Thought of “Worker-Peasant’s Republic”
..... (205)
- Section 3 Revolutionary Base Areas and the China Soviet Republic
..... (207)
- Section 4 *A General Outline of the Constitution of the China Soviet Republic* (211)

Chapter 9 The Democratic Regime of Resistance against Japan

——Constitutional Government of “People’s Republic”

- Section 1 War against Japan and Democratic Movements (217)
- Section 2 The Nations’ United Battle Line against Japan and
the Constitutional Government Scheme of the Chinese
Communist (223)
- Section 3 *The New Democratic Constitutional Government*
..... (227)
- Section 4 The Administration Guidelines and The Set-up of Regime
At the Border Areas of Shan, Gann, and Nan Provinces
..... (231)
- Section 5 The Human Rights’ Legislation of the Democratic
Regime of Resistance against Japan (236)

Chapter 10 “The Constitution” of the National Government

——Not the Constitutional Government Expected by the People

- Section 1 Political Consultative Conference *About the Protocols of
the Issues of Constitutional Draft* (239)
- Section 2 The Fake Constitutional Congress and the Fake
Constitution (250)
- Section 3 Such “The Constitution Administered” (256)

Chapter 11 United Government

——The Form of Regime Chosen by People

- Section 1 Mao Zedong’s Correct Design of the Development of
China’s Constitutional Government (264)
- Section 2 *Principles of the Constitution at the Border Areas of
Shan, Gann, and Nan Provinces* (267)
- Section 3 The Establishment of Inner Mongolian Autonomous
Region and the System of Nations’ Regional Autonomy
..... (269)

Section 4	The Construct of the Regime in the Liberated Area	(272)
-----------	---	-------

Section 5	The Abolition of the Fake Constitution	(274)
-----------	--	-------

Chapter 12 The Foundation of the People's Republic of China

——The Beginning of Constructing Constitutional Government Guided by the Theory of People's Democratic Autocracy

Section 1	<i>Discussion about People's Democratic Autocracy</i> ...	(276)
-----------	---	-------

Section 2	The Chinese People's Political Consultative Conference (C. P. P. C. C.) and <i>The Guiding Principles</i> of the C. P. P. C. C.	(280)
-----------	--	-------

Section 3	The People's Democratic Rights Constitutions	(284)
-----------	--	-------

Section 4	The State Structure of the New China	(285)
-----------	--	-------

Chapter 13 Constitution of 1954

——Great Literature Responsible "for Transition"

Section 1	The True People's Constitution	(288)
-----------	--------------------------------------	-------

Section 2	The Basics and Characteristics of <i>The Constitution of the People's Republic of China</i>	(290)
-----------	---	-------

Section 3	The Build of Legal System Based on Constitution	(294)
-----------	---	-------

Section 4	The Constitution Faded from People's Memory	(298)
-----------	---	-------

Chapter 14 The Ten-Year of "Institutional Revolution"

——The Period when the Constitutional Government Underwent Damage

Section 1	From the Fight for the Seizure of State Power to "the Overthrow of the Public Security Organs"	(304)
-----------	--	-------

Section 2	The Infringement of the Citizen's Rights by "the Mass Autocracy"	(309)
-----------	--	-------