

# 宪法

——总论篇、统治机构篇

|上册|

阿部照哉

池田政章

初宿正典

户松秀典◎编著

许志雄教授◎审订

周宗宪◎译

中国政法大学出版社

# 宪法（上）

——总论篇、统治机构篇

阿部照哉、池田政章  
初宿正典、户松秀典 编著  
许志雄教授 审订  
周宗宪 译

中国政法大学出版社

## 图书在版编目(CIP)数据

宪法. 上 / (日) 阿部照哉等编著; 周宗宪译 —北京: 中国政法大学出版社, 2005.9

ISBN 7-5620-2808-7

I. 宪... II. ①阿...②周... III. 宪法-研究-日本  
IV. D931.31

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2005)第 112218 号

---

书 名 宪法(上)

——总论篇、统治机构篇

出 版 人 李传敢

经 销 全国各地新华书店

出版发行 中国政法大学出版社

承 印 固安华明印刷厂

开 本 880×1230 1/32

印 张 17.625

字 数 410千字

版 本 2006年4月第1版 2006年4月第1次印刷

书 号 ISBN 7-5620-2808-7/D·2768

定 价 36.00元

社 址 北京市海淀区西土城路25号 邮政编码 100088

电 话 (010)58908325(发行部) 58908335(储运部)

58908285(总编室) 58908334(邮购部)

电子信箱 zfs620@263.net

网 址 <http://www.cuplpress.com>(网络实名:中国政法大学出版社)

声 明 1. 版权所有,侵权必究。

2. 如发现缺页、倒装问题,请与出版社联系调换。

本社法律顾问 北京地平线律师事务所

## 作者简介

### 编者

阿部照哉(大阪大学法学部教授)

池田政章(骏河台大学大学院法学部教授)

初宿正典(京都大学法学部教授)

户松秀典(学习院大学法学部教授)

### 审订者

许志雄

### 学历

台湾大学法学博士课程

日本东京大学法政研究所研究

### 曾任

台湾法学会理事长

淡江大学公共行政学系系主任

淡江大学公共行政学系教授

台湾大学法律系兼任教授

### 主要著作

宪法之基础理论(1992)

当代宪政改革方案(合著,1992)

当代宪法论(合著,1999)

宪法秩序之变动(2000)

### 译者

周宗宪

### 学历

辅仁大学法学博士

### 曾任

文化大学政治学系兼任讲师

淡江大学公共行政学系兼任讲师、助理教授

### 现任

兴国管理学院财税学系专任助理教授

云林科技大学会计学系兼任助理教授

## 本书简介

宪法(上)系译自日本有斐阁出版之“宪法(1)总论”与“宪法(4)统治机构”。由十六位著名的宪法学者联合执笔，大体上区分为(1)总论、(2)统治机构。全书共分十四章，依序为：近代宪法的历史与思想、宪法的观念、近代宪法的基本原理、宪法的修改与保障、宪法学的课题与方法、日本宪法的历史、天皇、战争的放弃、宪法与国际社会、国会、内阁、法院与违宪审查制、财政、地方自治等。

另，宪法(下)系译自“宪法(2)基本的人权Ⅰ”与“宪法(3)基本的人权Ⅱ”。由十五位著名的宪法学者联合执笔，大体上区分为(1)基本人权总论、(2)基本人权各论。全书共分十章，依序为：基本人权的历史、基本人权的理论、概括基本权、精神活动基本权、经济生活基本权、生存基本权、人身自由基本权、裁判基本权、政治参与基本权、国民的基本义务等。

本书论述兼顾学说与判例，书末并附加事项索引、人名索引、判例索引、日本国宪法条文，体系井然、见解精辟，并便于查考。实为值得参阅之教科书、进修书及实务运作之参考书。

## 译 序

翻译民主宪政表现璀璨、宪法学研究实绩精湛的国家之宪法学著作，不仅有助于国人能了解先进国家的宪法学理论、判例法理，奠定国人研究宪法学的良好基础，亦能强化国人保障人权、防止统治机构滥权的能力，并可提供政治界、尤其是职司保障人权的司法界重要的参考资料，非常值得国人戮力以赴。

本书译自日本有斐阁出版的“宪法（1）总论”及“宪法（4）统治机构”，原文是由日本十六位著名宪法学者合著，全书论说周延、见解精辟，深值参阅。

本书的完成，首要感谢许志雄教授与许金彦教授。许志雄教授长年来对译者无论在为人处事、学术研究，均不间断惠予指导，其严谨的治学态度及对人权、民主的关怀，早已为译者所景仰，并应允为本书的审订者。许金彦教授以其极优异的日文功力、宪法学专业，非常热心地解答译者的疑惑，并指出译文的许多错误，在此深深地向两位许教授致上译者由衷的感谢。此外，元照出版公司惠赐译者此翻译机会，编辑团队专业、效率高，并容忍译者多次的迟延交稿，在此亦致上译者深深的谢意与歉意。爱妻翁琪的陪伴及支持鼓励，译者亦永

## 2 译序

远感念于心。

翻译本书，译者虽已尽心尽力，但囿于译者日文及专业能力的不足，错误恐难避免，敬盼读者，尤其是学界先进不吝批评指正。

周宗宪

2004年11月

## 执笔者简介

执笔者	现职（依原文书直译）	负责单元
池田政章	骏河台大学大学院法学研究科教授	第1章Ⅰ、Ⅱ
森 英树	名古屋大学法学部教授	第1章Ⅲ、Ⅳ
樋口阳一	上智大学法学部教授	第2章、第10章Ⅰ、Ⅱ
阿部照哉	大阪学院大学法学部教授	第3章
中村睦男	北海道大学法学部教授	第4章
山下健次	立命馆大学法学部教授	第5章
江桥 崇	法政大学法学部教授	第6章
横田耕一	九州大学大学院比较社会文化研究科教授	第7章
古川 纯	专修大学法学部教授	第8章
芹泽齐	青山学院大学法学部教授	第9章
岩间昭道	明治大学法学部教授	第10章Ⅴ、Ⅵ、Ⅶ
今井 威	西南学院大学法学部教授	第11章Ⅰ、Ⅱ
藤井俊夫	千叶大学教育学部教授	第10章Ⅲ、Ⅳ、第11章Ⅲ、Ⅳ
野坂泰司	学习院大学法学部教授	第12章
大石 真	京都大学法学部教授	第13章
小林 武	南山大学法学部教授	第14章



# 目 录

译 序 .....	(1)
执笔者简介 .....	(1)

## 总 论 篇

第一章 近代宪法的历史与思想 .....	(1)
I 序 说 .....	(1)
1 宪法一词 .....	(1)
2 宪法的各种语法 .....	(2)
3 constitution 的由来 .....	(3)
II 市民宪法的成立与开展 .....	(6)
一、立宪主义的成立与类型 .....	(6)
4 立宪主义成立的基盘 .....	(6)
5 立宪主义的类型 .....	(7)
二、诸国宪法的开展 .....	(8)
6 英国成文宪法的尝试 .....	(8)
7 美国宪法的发展 .....	(12)
8 法国革命后的宪法 .....	(16)
9 十九世纪欧洲诸国宪法 .....	(19)

## 2 目 录

III	市民宪法的变迁 .....	(21)
10	资本主义的开展及宪法史的变动 .....	(21)
11	人权的社会化与宪法的社会化 .....	(22)
12	人权构造的变迁与统治构造的变迁 .....	(24)
13	国际关系的重视与国家主权的限制 .....	(27)
IV	世界宪法的动向 .....	(28)
14	作为宪法实验场的二十世纪 .....	(28)
15	社会主义宪法的生成、开展 .....	(29)
16	已发展、开发国家宪法与开发中 国家宪法 .....	(31)
第二章	宪法的观念 .....	(34)
I	宪法的意义 .....	(34)
17	实质意义的宪法 .....	(34)
18	形式意义的宪法 .....	(34)
19	立宪意义、近代意义的宪法 .....	(35)
20	作为宪法学对象的宪法之意义 .....	(36)
21	构成宪法学对象的宪法之诸范畴 .....	(37)
22	宪法概念中的“规范”与“事实” .....	(38)
II	制宪权力 .....	(39)
23	薛耶斯的制宪权力论 .....	(39)
24	一七九一年法国宪法的制宪权力 .....	(40)
25	一八七五年宪法下的制宪权力论 .....	(41)
26	斯密特的制宪权之再出现 .....	(41)
27	制宪权力观念的角色 .....	(41)
III	宪法的特质 .....	(42)
28	作为授权规范的宪法 .....	(43)

29	作为限制规范的宪法	(43)
30	作为最高规范的宪法	(44)
31	宪法规范的政治性格	(46)
IV	宪法的分类	(47)
32	成文、成典宪法与不成文、不成典宪法	(47)
33	刚性宪法与柔性宪法	(48)
34	钦定宪法与民定宪法	(48)
35	依宪法的历史内容之分类	(50)
第三章	近代宪法的基本原理	(52)
I	国家	(52)
36	国家与宪法	(52)
37	国家的构成要素	(53)
38	国家的形体	(54)
II	国民主权	(56)
39	主权	(56)
40	国民主权	(57)
41	日本国宪法与国民主权	(59)
III	自由的原理	(60)
42	近代国家中的自由	(60)
43	近代自由的特质	(60)
44	现代的自由	(62)
IV	权力分立原理	(63)
45	权力分立理论	(63)
46	权力分立的制度化	(64)
47	权力分立的相关问题	(65)

## 4 目 录

48 日本的权力分立 .....	(66)
V 法的支配 .....	(68)
49 近代国家与法的支配 .....	(68)
50 法治国家原理 .....	(69)
51 日本国宪法与法的支配 .....	(70)
第四章 宪法的修改与保障 .....	(71)
I 宪法的变动 .....	(71)
52 宪法变动的类型 .....	(71)
53 宪法的变迁 .....	(72)
54 宪法第九条变迁论 .....	(74)
55 革命与政变 .....	(75)
II 宪法的修改 .....	(75)
一、修宪程序 .....	(75)
56 修 宪 .....	(75)
57 修宪程序的类型 .....	(76)
58 日本国宪法的修改程序 .....	(76)
59 国会的提议 .....	(77)
60 国会的审议与议决 .....	(78)
61 国民的承认 .....	(78)
二、修宪的界限 .....	(79)
62 宪法明文限制修改 .....	(79)
63 修宪无界限说的论据 .....	(80)
64 修宪有界限说的论据 .....	(81)
65 日本国宪法修改的界限 .....	(81)
III 宪法的保障 .....	(83)
一、序 说 .....	(83)

66	宪法的保障 .....	(83)
67	德国学说史 .....	(83)
二、	宪法保障制度的形态 .....	(85)
68	形态的分类 .....	(85)
69	预防的保障 (实体的保障) .....	(85)
70	匡正的保障 (程序的保障) .....	(86)
三、	国家紧急权 .....	(87)
71	意 义 .....	(87)
72	国家紧急权的界限与条件 .....	(88)
73	国家紧急权的实定化 .....	(88)
74	日本国宪法与国家紧急权 .....	(89)
四、	抵抗权 .....	(90)
75	意 义 .....	(90)
76	抵抗权的实定化 .....	(90)
77	抵抗权行使的要件 .....	(91)
<b>第五章</b>	<b>宪法学的课题与方法 .....</b>	<b>(93)</b>
<b>I</b>	<b>宪法学的谱系 .....</b>	<b>(93)</b>
78	近代宪法学的始祖 .....	(93)
79	日本宪法学的谱系与欧美宪法学 .....	(93)
80	法的支配与英国宪法学 .....	(94)
81	二十世纪前半的美国宪法学 .....	(94)
82	“非解释主义”与“正义”论的复权 .....	(96)
83	法实证主义的德国国法学 .....	(97)
84	政治的宪法学与纯粹法学 .....	(97)
85	现代德国宪法学 .....	(98)

## 6 目 录

86	法国宪法学的成立与发展 .....	(99)
87	法国宪法思想的转换 .....	(100)
88	明治宪法下的宪法学 .....	(101)
89	现代日本宪法学的发展 .....	(102)
II	宪法学的对象与方法 .....	(103)
90	作为社会科学的宪法学 .....	(103)
91	宪法现象的构造 .....	(103)
92	宪法现象的历史考察 .....	(105)
93	比较宪法学的课题 .....	(106)
III	宪法解释的方法与问题 .....	(106)
94	法解释论争 .....	(106)
95	解释与宪法规范认识 .....	(107)
96	宪法的“严格解释”论与宪法政策论 .....	(108)
97	解释中的原意与现意 .....	(109)
第六章	日本宪法的历史 .....	(110)
I	明治宪法的成立与运用 .....	(110)
98	明治国家的成立 .....	(110)
99	立宪主义的出现 .....	(111)
100	自由民权运动的宪法构想 .....	(112)
101	岩仓具视、伊藤博文的宪法草案 .....	(113)
102	大日本帝国宪法外的机关 .....	(114)
103	统帅权的独立 .....	(115)
104	帝国宪法与宪法外的制度之并存 .....	(116)
105	帝国宪法下的议会 .....	(118)
106	帝国宪法与裁判 .....	(118)

107	帝国宪法与人权 .....	(119)
108	殖民地的经营 .....	(119)
II	战败与占领法体制的出现 .....	(120)
109	第二次大战与帝国宪法体制的崩坏 .....	(120)
110	波茨坦宣言及投降 .....	(122)
111	波茨坦宣言与国体变更 .....	(122)
112	大日本帝国的解体 .....	(123)
113	占领管理法体制的成立 .....	(125)
114	安全保障条约及两种法体系论 .....	(126)
III	日本国宪法的制定及其内容 .....	(126)
115	修宪的经纬 .....	(126)
116	占领军的修宪作业 .....	(128)
117	麦克阿瑟三原则及总司令部案 .....	(129)
118	政府草案的发表及国民的反应 .....	(129)
119	日本国宪法的成立 .....	(130)
120	修宪的法理 .....	(130)
121	日本国宪法的构成与内容 .....	(132)
122	前 言 .....	(132)
123	日本国宪法的思想 .....	(132)
第七章	天 皇 .....	(134)
I	天皇的地位 .....	(134)
124	天皇制度的连续性及继续性 .....	(134)
125	象征天皇制的诞生 .....	(135)
126	作为象征的天皇 .....	(136)
127	皇位的根据 .....	(137)

## 8 目 录

128	不敬罪 .....	(138)
129	天皇的人权 .....	(139)
II	国事行为 .....	(140)
130	国事行为的性质 .....	(140)
131	内阁的建议及承认 .....	(141)
132	内阁、天皇的责任 .....	(142)
133	国事行为的内容 .....	(143)
134	天皇与元首 .....	(149)
III	天皇的公行为 .....	(149)
135	国事行为以外的公行为 .....	(149)
136	公行为的宪法评价 .....	(149)
IV	皇位继承、摄政、国事行为的代行 .....	(151)
137	皇室典范 .....	(151)
138	皇位继承 .....	(151)
139	摄 政 .....	(152)
140	国事行为的代行 .....	(152)
141	皇族的地位 .....	(152)
V	皇室的财产 .....	(153)
142	皇室财产的国有化 .....	(153)
143	皇室的经费 .....	(153)
144	皇室财产授受的限制 .....	(154)
第八章	战争的放弃 .....	(155)
I	和平主义的历史 .....	(155)
一、	战争违法化与和平主义思想 .....	(155)
145	格劳秀斯与正战论 .....	(155)



146	康德的永久和平论 .....	(156)
二、	和平与国际条约 .....	(157)
147	无差别战争观与海牙和平会议 .....	(157)
148	战争的违法化与国际联盟、非战条约 .....	(157)
149	联合国宪章与集体安全保障体制 .....	(159)
三、	诸国宪法的限制战争、和平条款 .....	(161)
II	宪法第九条的特色 .....	(162)
一、	和平主义的基本原理 .....	(162)
150	“和平中生存的权利” .....	(162)
151	战争责任与“战后补偿”的课题 .....	(163)
二、	日本国宪法的和平主义特色 .....	(165)
152	第九条的特色 .....	(165)
153	和平主义的规范构造 .....	(166)
三、	第九条解释论的开展 .....	(167)
154	立法者意思 .....	(167)
155	解释学说 .....	(168)
156	政府解释的开展 .....	(169)
III	日美安保条约与自卫队的创设、开展 .....	(173)
157	冷战与日本再军备计划 .....	(173)
158	警察预备队的设置 .....	(174)
159	旧日美安保条约的缔结 .....	(174)
160	保安队、警备队的改组 .....	(175)
161	自卫队的创设及增强 .....	(175)
162	新安保条约及其后的开展 .....	(176)
163	有事立法与国家秘密法的动向 .....	(177)