



法 律 / 滄海叢刊 / 東大圖書公司印行

憲法論衡

荆知仁 著

衡 論 法 憲

著 仁 知 荆



滄海叢刊

行 印 司 公 書 圖 大 東

憲法論衡／荊知仁著.--初版.--臺北市：東大出版：三民總經銷，民80面；公分.--（滄海叢刊）
ISBN 957-19-1318-9（平裝）
ISBN 957-19-1314-6（精裝）

1. 憲法—中國—論文，講詞等

581.27

80000829

◎ 憲 法 論 衡

著 者 荊知仁

發行人 劉仲文

出版者 東大圖書股份有限公司

總經銷 三民書局股份有限公司

印刷所 東大圖書股份有限公司

地址／臺北市重慶南路一段六十一號二樓

郵撥／〇一〇七一七五—〇號

初 版 中華民國八十年四月

編 號 E58429

基本定價 捌元肆角肆分

行政院新聞局登記證局版臺業字第〇一九七號

有著作權·不准侵害

ISBN 957-19-1318-9（平裝）

卷首語

一、民主立憲政體，在靜態的形象外觀上，是對政治權力分化架構，與運作程序安排的一種政治體制。而在動態的內涵精神上，則是由政治文化涵融昇華，內滲於羣己關係的一種生活方式。政治文化民主化，乃人類文明發展的自然歸趨。但接受一種不同的政治文化，卻需要經過移風易俗的長期蛻變過程。這個過程，大抵是要以世紀為階段，來觀察、檢討和驗效的。我國從清德宗光緒末期變法立憲開始，至今已略近一個世紀，而民主政治文化的社會基礎，卻仍舊處於蕞路藍縷，榛莽待闢階段。我們走向民主化的歷程，實在是太艱苦了。

二、筆者寄趣於政治學，繼而託跡杏壇，復以研究與教學之緣，浸淫於憲法學與政府學門者三十餘年。歷時既久，對有關民主憲政之種切，不免略有所知。在國科會歷年獎助下，嘗就純學術性之研究成果，先後整理為《美國憲法人身自由條款要義》（商務），《美國憲法與憲政》（三民），《中國立憲史》（聯經）諸書，公之社會，就教方家。至於涉及我國憲法之時政問題，作者雖無主動論政之心，但若遇報刊訪問或約稿，而自忖對之確有所見者，每亦本諸書生報國之義，應約抒發。這類應約之政論篇章，殆皆無心之柳。曾於民國七十二年，積稿四十九篇，分繫四編，輯為《憲政論衡》專冊，經由商務出版，並於七十五年再版印

行。七十三年至今，此類曾經發表的政論，積稿又達七十六篇。爲留憲政之雪泥鴻爪，及個人治學論政之心路歷程，乃藉休假之便，予以分類整理爲八編，輯爲《憲法論衡》付梓。

三、一般的文章易寫，衡平的政論難爲。而後者之所以難爲，除了論政者的學養與立場等條件外，主要是重大的政治現象和問題，往往不但牽涉到不可盡知的客觀因素，而且還關係着朝野主觀方面：觀念的認知，價值的判斷，公私的取捨，以及利害的選擇。凡此種切，不但對論政者，每有「理未易明，事未易察」的困惑，對整個社會，亦無可避免地會形成歧見和矛盾。基於此一認知，所以屬文論政之際，但事析理辨義，求其衡平中用。偶作評議，力避尖銳激切，或有獻替，唯期有裨時用。

四、本書整體內容，係以民主政治之文化信念爲基礎，針對我國憲法與政府體制之靜態規範，與動態運作所形成之種切現象與問題，爲討論中心。所以希望本書對關心我們國家民主憲政發展，以及憲法與政治制度運作成長的讀者，具有正面的參考價值。

憲法論衡

卷首語

目次

第一編 對民主憲政的基本認知	一
----------------	---

目次	
一、民主文化基本信念箋識	三
二、民主文化與憲政基礎箋識	九
三、如何推動民主法治	一二
四、對我國發展民主應有之認識	一二
五、民主法治與公民教育	三五

六、謀國以忠，成事以明……………	四二
——國事溝通感言——	
七、毋必毋固，實質重於形式……………	四九
——「政治溝通的檢討與展望」系列之二——	
八、政黨行為手段重於目的……………	五五
——論「民進黨」的示威活動——	
九、守恒與應變……………	六〇
一〇、責任政治與十信事件之責任……………	六六
一一、政治分離主義不切實際……………	七四
一二、政黨於憲政成長之角色功能……………	八二
一三、運作形態與領導結構之調適……………	八七
——對中國國民黨「十三全會」建言——	
一四、落實政綱，兌現承諾……………	九三
——執政黨「十三全會」的平議與省思——	
一五、維護憲政制度的成長……………	一〇〇
一六、憲政成長事緩則圓……………	一〇八

第二編 選舉……………一三

一七、對選舉成長的期盼……………一五

一八、制度是長成的，不是造成的……………一七

——對選舉制度成長的期盼——

一九、候選人的政見應合理可行……………二四

——「積極理性參與選舉」系列專文之二——

二〇、政黨初選與憲政體制展望……………三〇

二一、對「職婦團體代表選舉制度」的認識……………三五

第三編 國民大會……………四三

二二、國大的建制歷史與自處之道……………四五

——對國大第一屆第七次會議建議系列專文④——

二三、創制複決兩權最宜備而不用……………五二

二四、法理與情理之間……………	一五九
-----------------	-----

——國代遞補制度以停用為宜——

二五、國大常設化問題分析……………	一六三
-------------------	-----

二六、國大第八次常會獻言……………	一六八
-------------------	-----

——回歸憲法精神國大責無旁貸——

第四編 國會結構代謝更新……………	一七五
-------------------	-----

二七、試擬中央民意代表代謝方案……………	一七七
----------------------	-----

二八、充實國會，維護憲政……………	一八八
-------------------	-----

二九、國會已老，新血如何產生……………	一九三
---------------------	-----

三〇、國會革新課題及其步驟……………	二〇三
--------------------	-----

三一、妥協為國會改革成功之道……………	二一一
---------------------	-----

三二、國會改革「母固」求全……………	二一七
--------------------	-----

三三、國會革新多元問題分析……………	二二二
--------------------	-----

三四、國會改革方案的新趨勢……………	二三八
--------------------	-----

三五、憲政結構與國會體制·····	二四四
-------------------	-----

第五編 言論自由與議員免責權·····	二五一
---------------------	-----

三六、美國法院裁判言論自由訟案之原則·····	二五三
-------------------------	-----

三七、言論自由與國家安全·····	二六六
-------------------	-----

三八、言論自由與主張臺獨平議·····	二七二
---------------------	-----

三九、「住民自決」情理兩虧·····	二七八
--------------------	-----

四〇、民意代表言論免責權問題析義·····	二八二
-----------------------	-----

四一、絕對與相對：論議員言論免責權·····	二九〇
------------------------	-----

第六編 憲政管窺·····	二九五
---------------	-----

四二、政治理論與實際之調適·····	二九七
--------------------	-----

——我國憲政體制之剖析——

四三、領袖傳承與憲政成長·····	三〇九
-------------------	-----

四四、憲政新機運的展望……………	三二〇
——國喪哀傷中的沉思——	
四五、行政院長是否有任期……………	三二七
——訪荆知仁教授談行政院長任期問題——	
四六、評行政院長任期之爭議……………	三三五
四七、從憲政體制、精神與慣例看行政院長任期……………	三三八
——訪憲法學教授荆知仁——	
四八、從憲政成長看行政院院長任期……………	三四四
四九、從憲法習慣看行政院院長之任期與去留……………	三五六
五〇、論立院變更政院政策憲法條款之適用……………	三六二
五一、「國安法」草案箋論……………	三六六
五二、對於制定「國安法」的意見……………	三七二
五三、戒嚴令存廢問題之檢討與分析……………	三七七
五四、國家安全會議之功能及展望……………	四一七
五五、監察院彈劾五法官問題之分析……………	四二一
五六、以政治智慧解開法治之結……………	四三五
——從省府組織的通法性談起——	

第七編

大法官會議

五七、如何解開超額省府委員適法疑義·····	四四〇
五八、「地方自治法制化」方案試擬·····	四四三
——「當前六大政治革新芻議」系列專文——	
五九、臺灣省府結構法制化原則平議·····	四五九
六〇、大法官會議法修正案平議·····	四六七
六一、爲大法官會議法修正案催生·····	四七五
六二、欣見釋憲制度更上層樓·····	四八五
——大法官會議釋字第一八五號解釋感言——	
六三、大法官會議權威應予尊重·····	四九二
——論一件非常上訴駁回案——	
六四、大法官會議釋字第一九九號解釋平議·····	四九九
六五、監委兼職與釋憲成案之探討·····	五〇四

第八編 憲法與臨時條款之整合

六六、「五五憲草」制訂經過及其特點·····	五一三
六七、中華民國憲法之制定·····	五四四
六八、動員戡亂臨時條款彈性之分析·····	五五〇
六九、建立共識謀求進步·····	五五五
七〇、「動員戡亂臨時條款」兩題·····	五六七
七一、臨時條款應與憲法融為一體·····	五七三
七二、臨時條款應回歸憲法基本精神·····	五七九
七三、總統民選權力角色三種模式·····	五八五
七四、「大憲章」有背權責相維原則·····	五八八
七五、修憲比制憲可取·····	五九〇
七六、修憲意涵與途徑之分析·····	五九四

第一編

對民主憲政的基本認知

一、民主文化基本信念箋識

自由日報（改名為自由時報）：民國七十六年九月十六日

在我們傳統的政治文化裏，係以絕對權威為信念基礎。所謂天、地、君、親、師之為五倫，構成五種絕對權威。

此種權威人格或絕對態度的行為現象，我們在政治人物的職務行為上，都隨處可見而不自知，這乃正是政治文化民主化蛻變難求速效的主要原因，也是應予力求突破的瓶頸。

前言

言之表達心聲，一如行之體現觀念。人類之行爲，如非曲意矯飾，除出之於本能反應者外，率皆受觀念意識之支配，亞理士多德稱人是政治動物，但人類的政治行爲，卻非動物的本能，而係受觀念意識的驅使。凡屬文化性的政治觀念，都是經過長期社會化的結果，形成爲一種生活方

式，構成爲一種有生命的政治文化。任何一種有效而成功運作的政治形態，無論是專制極權或民主法治，都有其已經生活方式化的一系列政治觀念或政治文化爲基礎。政治文化是逐漸形成的，不是短期造成的。成功的變，應該是得之於蛻變，而非突變。任何文化的突變，未有不爲害於社會者。

我國的傳統政治，係以專制的政治文化爲基礎。這種專制政治文化中的一些基本觀念，諸如強調絕對權威，爲目的不擇手段，以及寧爲玉碎，不爲瓦全的拒絕妥協等觀念，不但支配著政治領袖們的統治行爲，同時也支配著社會廣大羣衆，處人治事的生活行爲，從而構成爲我國傳統政治文化的核心。這種傳統的專制政治文化，自清季維新揭開變的序幕，迄今歷時已達百年，而績效不彰。近年來所不斷發生諸多背離民主倫理的現象，諸如滋擾法院，擾鬧議會，攻擊警察，挑戰公權力，以及搗毀報館等等，這些脫序事件的背景因素，容或不止一端，但我們的社會，普遍缺乏行爲的民主文化觀念基礎，應該是最基本的共同原因。我們如果不能從廣義的教育途徑，積極地來培育民主文化觀念的社會基礎，則違背民主倫理的行爲現象，仍將無法釜底抽薪，消弭於無形。

民主不容絕對權威

民主文化中最基本的一項信念，厥爲排斥絕對權威。此一信念係以理性的經驗知識爲基礎。