

台灣憲法 之縱剖橫切



李鴻禧 葉俊榮 林子儀 周志宏
許宗力 許志雄 黃昭元 林明鏘
蔡茂寅 顏厥安 蔡宗珍 王泰升
葛克昌 胡樹東 廖欽福 陳仲嶙 合著

 元照出版

國家圖書館出版品預行編目資料

臺灣憲法之縱剖橫切 / 李鴻禧等合著. — 初版
— 臺北市：元照，2002[民 91]
面：公分

ISBN 957-2022-99-7 (精裝)

1. 憲法 — 中國 — 論文, 講詞等 2. 政治制度
-- 論文, 講詞等

581.27

91014193

台灣憲法之縱剖橫切

1C34GA

2002 年 12 月 初版第 1 刷
作 者 李鴻禧、葉俊榮、林子儀、周志宏
許宗力、許志雄、黃昭元、林明鏘
蔡茂寅、顏厥安、蔡宗珍、王泰升
葛克昌、胡樹東、廖欽福、陳仲嶸
出 版 者 元照出版有限公司
100 臺北市館前路 18 號 5 樓
網 址 www.angle.com.tw
定 價 新臺幣 650 元
訂閱專線 (02)2375-6688 轉 166 (02)2370-7890
訂閱傳真 (02)2331-8496
郵政劃撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle publishing Co., Ltd.

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 957-2022-99-7



◁
專題演講中泰
然自若、神情
專注的李鴻禧
老師。

⇒
電視錄影前，
溫和親切、笑
容可掬的李鴻
禧老師。

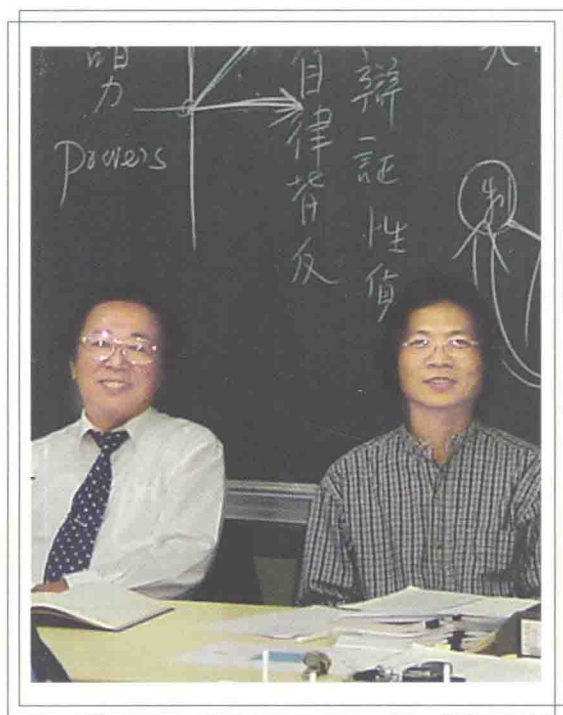




⇨
直言讜論中鏗鏘發言、神情生動有力的李鴻禧老師。



⇨
鵲巢情深的李鴻禧老師
與李鳳儀師母的親暱合影。



◀

2002年3月4日葉俊榮老師於台大研一教室，以「超越轉型：台灣的憲法變遷」為題報告時與李鴻禧老師合影。



◀ 2002年3月25日林子儀老師於台大研一教室，以「言論自由導論」為題報告時與李鴻禧老師合影。

⇨
2002年4月8日
周志宏老師於
台大研一教室，以「學術
自由之過去、
現在與未來」
為題報告時與
李鴻禧老師合
影。



⇨ 2002年4月15日許宗力老師於台大研一教室，以「談言論自由的幾個問題」為題報告時與李鴻禧老師合影。



2002年4月
 22日許志雄
 老師於台大
 研一教室，
 以「立法與
 行政的分際」
 為題報告時
 與李鴻禧老
 師合影。

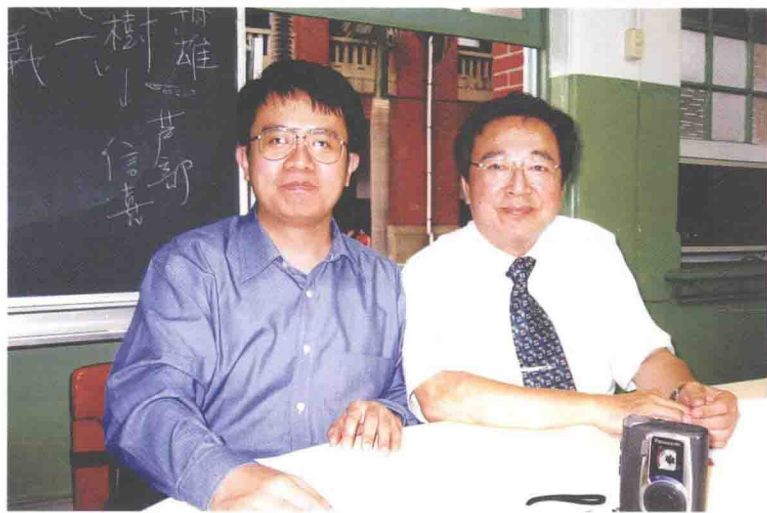


2002年4月29日黃昭元老師於台大研一教室，以「抗多數困境
 與司法審查正當性：評Bickel教授的司法審查理論」為題報告
 時與李鴻禧老師合影。

⇨
2002年5月6日
林明鏘老師於
台大研一教室，以「憲法
與行政程序」
為題報告時與
李鴻禧老師合
影。



⇨ 2002年5月13日蔡茂寅老師於台大研一教室，以「中央與地方
權限劃分問題之研究」為題報告時與李鴻禧老師合影。



合
 2002年5月
 20日顏厥安
 老師於台大
 研一教室，
 以「自由主
 義與憲政體
 制之建立」
 為題報告時
 與李鴻禧老
 師合影。



合 2002年5月27日蔡宗珍老師於台大研一教室，以「憲法、國家
 與政黨：從德國經驗探討政黨法制化之理論與實踐」為題報告
 時與李鴻禧老師合影。

⇨
2002年6月3日
王泰升老師於
台大研一教室，
以「台灣
憲法的故事：
從『舊日本』
與『舊中國』
蛻變而成『新
台灣』」為題
報告時與李鴻
禧老師合影。



⇨ 2002年6月10日葛克昌老師於台大研一教室，以「地方課稅權
與財政民主」為題報告時與李鴻禧老師合影。



⇐

2002年4月
15日許宗力
老師在李鴻
禧老所開之
「台灣憲法之
縱剖橫切」
課程中提出
報告後之上
課留影。



⇐ 2002年6月10日葛克昌老師在李鴻禧老所開之「台灣憲法之縱剖橫切」課程中提出報告時之上課情形。

2002年6月17日，李鴻禧老師在台大最後一堂課結東後，與全體修課同學於研一教室合影留念。從左到右依序為：前排：廖欽福、郭躍民、劉金玫、章瑞卿、李鴻禧老師、洪巧玲、謝富凱、陳仲麟、張陳弘、蘇宏杰、林子傑；後排：王皓正、謝佑澤、邱祥榮、胡樹東、林春元、酒井亨。



序

2002 年 2 月起，是我在台大教書屆齡退休前的最後一個學期。早先我就在思考，如何使自己在台大法研所長年開的這憲法專題課，能配合而有所裨益於我的憲法思想與理論之總整理，為研究、教學的憲法生涯劃上休止符。出乎意料的，在元月中，學校同仁的許宗力、林子儀、葉俊榮、許志雄和黃昭元教授等人，前來商請我將這課程改開「共同憲法課教室」，讓十幾位與我有師生同仁關係的教授來陪我上課；由我提出十幾個憲法主題，分配給他們撰寫論文；每周就一憲法主題經我略作論述後，由一位教授發表論文，引申演繹這些主題理論、闡揚其意義與影響；最後再開放給同學提問，討論研究；上課內容並作成紀錄，等學期結束後整理出書，作為我退休的紀念之紀念著作；也為這二、三十年間，出身台大法律學院之公法學者，留下師生同仁寅緣學術研究之紀錄。

不過，這種排仗尊貴而為屆退老教授安排之教室、講座，在外國通常用於推崇、歡送學術研究精深、道德風格高尚之大師級教授；對才疏學淺、品德平凡的我而言，實在譽過其實、愧不敢當。乃改而情商這十幾位與我有師生同仁關係之公法、基礎法學教授，自選題目、撰寫講義，每周輪由一位來我課堂講課，再由我和學生、討論、辯難、研究；最後提出經修訂之講義，俾於學期結束後編彙成書，作為紀念我退休之著作。

第二次大戰後五、六十年來，在資本主義世界的財經工商先進國家中，像台灣這樣憲法紊亂不堪、憲政錯綜複雜，一般人民憲法知識貧窮低落的國家，實不多見。執政 55 年的國民黨政權，雖然一直以孫文的三民主義、五權憲法為立憲政治之基本思想價值。惟現行中華民國憲法，卻是由五權憲法與三權憲法這兩相迥異的憲法，經朝野黨派政治協商會議雜亂拼湊而成；而五權憲法本身，則又涵藏社會主義憲法與資本主義憲法這水火難容的矛盾。因而，戰後台灣的憲法與憲政，在理論和實行上就多自相矛盾與扞格難行之處。加上，中華民國憲法

制頒實施不及半年，政府就制定「動員戡亂時期臨時條款」，同時發布戒嚴，厲行了 40 年左右之國家緊急體制，遂使憲法本身及其憲政制度，長年遭受「凍結」、「破棄」，產生變形變質的結果。這種憲法與憲政之生態環境，無可避免的，會惡劣地影響到憲法之研究與教學，造成一般人民憲法知識貧乏落後，產生難以改革憲法與憲政之惡性循環。

然而，更嚴重的，乃是制頒實施中華民國憲法那一年，台灣就爆發「二二八事變」，以後長期運營國家緊急體制，在白色恐怖籠罩下，法學界視研究憲法、人權為既無利可牟、又多危險之畏途。甚至到 1970 年代初期，在台灣法學、司法各界，名門大學科班出身而觀念嚴謹正確的憲法學者，為數不多，屈指可數；反而是半路出家，一知半解，第祇汲汲出任憲法御用學者、政治打手的「憲法教授」和「憲法專家」卻充塞於途、無所不在，形成「劣貨驅逐良貨」之憲法學術文化低落趨勢。幸好到了七〇年代下半，年輕一代法律人抱持理想、不畏艱難，到國外專攻憲法、行政法的菁英，愈來愈多，蔚為風潮；其中到名門學府修業有成的學者，到 1980 年代之初就陸續回國。他們不但填實了上一代稍嫌貧弱的研究講授憲法之各大學教職，而且青出於藍的展現他們更新穎、更精緻的憲法研究教學業績，使台灣的憲法學術文化日新月异，突飛猛進。

本人生而有幸，在七〇年代初期，結束在日本東京大學法政研究所博士課程，回台大講授憲法、人權課程。30 年來目睹年輕一代，從進入台大到哈佛、耶魯、康乃爾、海德堡、東京大學等等名門學府，專攻憲法、行政法和基礎法學有成，回台大或其他大學任教，看到他們研究教學業績斐然，品德風格足堪師範。這次在我所開，以「台灣憲法之縱剖橫切」為題的「共同憲法教室」課中，這十幾位年輕一代的教授所提，包括憲法的變遷，當前言論出版自由法理，學術自由的演展，立法與行政分際，司法審查正當性問題，憲法與行政程序，中央與地方權限之劃分，自由主義與憲政體制，憲法、國家與政黨，台灣憲法故事：從舊日本與舊中國蛻變而成新台灣，以及地方課稅與財政民主等論文，大都深富創意，細膩深入，讓我受益良多，也激發我退休後仍須用功，庶免憲法學識過於落後之意氣。

我深信這本書，不但是台灣近 30 年來出身台大公法學者，師生同仁寅緣際會之具紀念性書籍，而且因論文之品質內涵，會留下近年來台灣憲法、行政法研究水準史證。尤其更重要的，這些論文對台灣憲法所作的，時間上之縷析演變的縱剖，以及空間上之比較研究的橫切，會讓讀者走上歷史的脈動，同時在寬闊的視界上，看到初創、新穎而富啟發、靈性之思想、理論。這是研究所來選上這堂課的學生和幾位特許旁聽生，在課堂上之討論和繳交的論文報告，可獲若干證明的。我因而選了 3 篇學生的報告，俾做牡丹襯葉，供台大法研所在 21 世紀初之研究生水準之歷史見證。

這本書能夠出版，除了要感謝參與我這課程的 12 位教授，在百忙中用心撰稿、講課外，也要感謝元照出版公司發行這本書。尤其是廖欽福先生和胡樹東先生，他們在學期中幫忙錄音照相，學期結束後幫忙催收稿件及冗雜事務。內人李鳳儀女士在我剛退休諸多忙碌中，為我打點包括退還宿舍及搬家瑣事，使我能用心在此書之編著出版上，併此誌謝。

最後懷著期望台灣憲法向上提升之虔誠祝福，謹向各讀者鄭重推薦這部 21 世紀初期台灣公法學界菁英，具歷史紀念意義之優良書籍。

李鴻禧 於台北、覺齋

2002 年 9 月

目錄

序

第一章	中華民國立憲政治的病理分析 以孫文的五權憲法為中心	李鴻禧	1
第二章	立憲制度之人權保障機能的動態分析	李鴻禧	27
第三章	超越轉型 台灣的憲法變遷	葉俊榮	71
第四章	言論自由導論	林子儀	103
第五章	學術自由之過去、現在與未來	周志宏	181
第六章	談言論自由的幾個問題	許宗力	239
第七章	立法與行政的分際	許志雄	269
第八章	抗多數困境與司法審查正當性 評Bickel教授的司法審查理論	黃昭元	301
第九章	憲法與行政程序	林明鏘	343

第十章	中央與地方權限劃分問題之研究	蔡茂寅	377
第十一章	自由主義與憲政體制之建立	顏厥安	419
第十二章	憲法、國家與政黨 從德國經驗探討政黨法制化之 理論與實踐	蔡宗珍	455
第十三章	台灣憲法的故事 從「舊日本」與「舊中國」 蛻變而成「新台灣」	王泰升	497
第十四章	地方課稅權與財政民主	葛克昌	543
第十五章	植基於和平主義之日本憲法第九條	胡樹東	561
第十六章	馴服於憲法秩序下的財政投融资巨獸 以「國家金融安定基金設置及 管理條例」為例	廖欽福	603
第十七章	隱私權概念的理解與充填	陳仲嶙	637

作者簡介