



法治國家 之國家緊急權

黃俊杰 著



元照出版

D911.01/23

2001

法治國家之國家緊急權



黃俊杰 著

元照出版有限公司

國家圖書館出版品預行編目資料

法治國家之國家緊急權 / 黃俊杰著. -- 初版.
-- [臺南縣六甲鄉]: 黃俊杰出版; 臺北市
: 元照總經銷, 2001[民 90]
面 ; 公分
參考書目: 面
ISBN 957-744-471-7 (精裝)

1. 國家緊急權

581.17

90000525

法治國家之國家緊急權

2001年3月 初版1刷

作 者 黃俊杰
出版者 黃俊杰
總 經 銷 元照出版有限公司
100 台北市館前路 18 號 5 樓
網 址 www.angle.com.tw
定 價 新臺幣 280 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

登記證號: 局版臺業字第 1531 號

ISBN 957-744-471-7

ISBN: 9789577444714
人民幣价: 175

序 言

德國威瑪憲法時代與我國動員戡亂時期，均有長達數十年行使國家緊急權之歷史經驗，而重大影響兩國之憲政發展。歸納此時期兩國關於國家緊急權之憲法規範設計，均屬概括條款及執行時刻之立法模式，且立法機關與司法機關對於國家緊急措施似欠缺監督能力，造成實際上無法有效管制國家緊急權之運作。因此，德國基本法修正國家緊急權之規範取向，而以列舉規定取代概括條款、以立法時刻取代執行時刻與維持立法機關及司法機關之監督能力。然而，目前我國增修條文關於國家緊急權之憲法規範，仍主要係承繼臨時條款之制度設計，故有必要學習德國基本法規範取向之價值取捨，以避免國家緊急權之恣意濫用。

本書得以順利完成，應特別感謝翁岳生教授之指導，恩師嚴謹之教誨與真誠之關懷，是策勵筆者努力向學之泉源。其次，要感謝李鴻禧教授之鼓勵，專心於憲法之學術研究與教學，以人權保障作為憲法之基本價值。

對於國家緊急權之研究，本書僅是一個開端，期待能持續深入分析，對建構明確周延之緊急憲法，提供具體可行之規範設計。惟筆者學識經驗均有限，立論缺失之處，敬請學者專家惠賜卓見。

黃俊杰

謹識於中正大學法學院

2001年2月8日

參考文獻

一、中文文獻

1. 吳庚／1，純粹法學與違憲審查制度，當代法學名家論文集，1996。
2. 吳庚／2，國家緊急權的哲學基礎——卡爾·史密特關於非常狀態的邏輯——，憲政思潮，第55期。
3. 吳庚／3，論憲法之基本原則，司法院大法官會議釋憲40週年紀念論文集，1988。
4. 李承訓，憲政體制下國防組織與軍隊角色之研究，1993。
5. 李念祖，動員戡亂時期臨時條款在我國憲法上之地位，台大法學碩士論文，1980。
6. 李祥麟，聯合國憲章中的國家主權，社會科學論叢，第3輯。
7. 李鴻禧／1，立憲制度之危機與人權理念之式微，違憲審查論，1989。
8. 李鴻禧／2，多數決原理之民主憲政真義——兼談立法院議事癥結，憲法與議會，1997。
9. 李鴻禧／3，李鴻禧憲法教室，1994。
10. 李鴻禧／4，保障基本人權思想之本質與變異之研究分析，憲法與人權，1985。
11. 李鴻禧／5，軍隊之「動態憲法」底法理剖析——現代「國家白血球症」之生理與病理，憲法與人權，1985。
12. 李鴻禧／6，現代議會制度之生理與病理底比較憲法研究，憲法與議會，1997。

13. 李鴻禧／7，「動員戡亂時期臨時條款」之民主憲政評估，憲法與憲政，1997。
14. 李鴻禧／8，論國際法上之人權保障問題，憲法與人權，1985。
15. 李鴻禧／9，憲法基本概念之澄清——從動員戡亂時期臨時條款談起，憲法與人權，1985。
16. 李鴻禧／10，戰後台海兩岸推展法治之比較，違憲審查論，1989。
17. 李鴻禧譯／1，小林直樹著，緊急權——立憲體制與非常時期政府之問題——，憲政思潮，第45期。
18. 李鴻禧譯／2，蘆部信喜著，憲法，1995。
19. 杜光墀，從財政經濟緊急處分令論憲法上之緊急命令權，民主國家的憲法問題，1961。
20. 林子儀，言論自由與內亂罪——「明顯立即危險原則」之闡釋，言論自由與新聞自由，1993。
21. 芮正皋／1，法國總統緊急權之剖析，法國憲法與雙首長制，1992。
22. 芮正皋／2，中法兩國總統緊急權之比較研析，法國憲法與雙首長制，1992。
23. 林紀東／1，大法官會議解釋析論，1987。
24. 林紀東／2，中華民國憲法逐條釋義(四)，1986。
25. 法治斌，論國家緊急應變權，人權保障與司法審查，1994。
26. 城仲模／1，論依法行政原則，行政法之基礎理論，1985。
27. 城仲模／2，論法國及德國行政法之特徵，行政法之基礎理論，1985。

28. 城仲模／3，四十年來之行政法，法令月刊，第41卷，第10期。
29. 城仲模／4，德國及法國行政命令制度之研究，行政法之基礎理論，1985。
30. 涂懷瑩，論「國家緊急權力與戰時憲政獨裁」，憲政思潮，第55期。
31. 翁岳生／1，司法權發展之趨勢，法治國家之行政法與司法，1994。
32. 翁岳生／2，行政法實用，司法官訓練所第28期講義。
33. 翁岳生／3，法治行政之時代意義，法治國家之行政法與司法，1994。
34. 翁岳生／4，論司法院大法官會議之功能，法治國家之行政法與司法，1994。
35. 翁岳生／5，憲法之維護者，行政法與現代法治國家，1985。
36. 張家洋，行政法，1987。
37. 張劍寒，戒嚴法之研究，台大政治碩士論文，1957。
38. 張麗卿，論戒嚴與國家安全，憲政時代，第13卷，第1期。
39. 許介鱗譯（小林直樹著），國家緊急權的根本問題，憲政思潮，第55期。
40. 許志雄／1，國家緊急權的基本問題，戡亂終止後法制重整及法治展望論文集，1991。
41. 許志雄／2，權力分立之理論與現實——其構造與動態之剖析——，台大法學碩士論文，1982。
42. 許志雄譯（大西芳雄著），立憲國家之緊急權問題，憲政思

潮，第69期。

43. 許宗力／1，動員戡亂時期臨時條款之法律問題，法與國家權力，1992。
44. 許宗力／2，憲政改革芻議，法與國家權力，1992。
45. 陳英鈴，防衛性民主與政黨禁止，台大法學碩士論文，1992。
46. 陳敏、蔡志方合譯，德國憲法學，1985。
47. 陳新民／1，戒嚴法制的檢討，憲法基本權利之基本理論（下），1990。
48. 陳新民／2，中華民國憲法釋論，1995。
49. 陳新民／3，國民「抵抗權」的制度與概念，憲法基本權利之基本理論（下），1990。
50. 陳新民／4，憲法「統帥權」之研究，政大法學評論，第45期。
51. 陳新民／5，憲法的軀殼與靈魂——由胡柏對威瑪憲法實施的回顧與反省談起，公法學笥記，1993。
52. 陳新民／6，總統緊急權力和總統角色之定位——由Carl Schmitt的學說談起（上），軍法專刊，第38卷，第10期。
53. 陳新民／7，總統緊急權力和總統角色之定位——由Carl Schmitt的學說談起（下），軍法專刊，第38卷，第11期。
54. 陳新民／8，修憲之道——臨時條款的存廢問題，憲法基本權利之基本理論（下），1990。
55. 葛克昌，租稅國危機與其憲法課題，國家學與國家法，1996。
56. 盛子龍，比例原則作為規範違憲審查之準則——西德聯邦憲

- 法法院判決及學說之研究——，台大法學碩士論文，1989。
57. 董翔飛，從憲法中的緊急命令談到臨時條款的緊急處分，憲政思潮，第55期。
58. 楊東連，論非常態憲政體制及其限制，台大三研碩士論文，1990。
59. 蔡志方，法治國家中司法之任務，台大法學碩士論文，1981。
60. 蔡茂寅，論公債的憲法課題，現代國家與憲法，1997。
61. 蔡新毅，法治國家與軍事審判，1994。
62. 廖欽福，憲法公債概念及基本原則之研究，中原財經法學碩士論文1999。
63. 薩孟武，中國憲法新論，1983。
64. 譚溯澄，緊急命令之研究，台大政治碩士論文，1966。
65. 蘇永欽／1，臨時條款的效力、功能與控制，憲法與社會文集，1988。
66. 蘇永欽／2，西德緊急狀態法制介述，憲法與社會文集，1988。
67. 黃俊杰／1，我國憲法國家緊急權條款之研究，中原財經法學，第3期，第207頁。
68. 黃俊杰／2，國家緊急狀態中之國會議員改選，憲政時代，第19卷，第1期。
69. 黃俊杰／3，論國家緊急權之規範設計——以納粹時代及動員戡亂時期為比較中心，現代國家與憲法，1997。
70. 黃俊杰／4，德國威瑪憲法時代國家緊急權條款之研究，台大法學論叢，第25卷，第2期。

- 71.黃俊杰／5，德國條約緊急狀態權之研究，憲政時代，第19卷，第3期。
- 72.黃俊杰／6，憲法規範國家緊急權之研究——以德國法制經驗為借鏡，台大法學博士論文，1994。
- 73.黃俊杰／7，總統副總統選舉罷免法之研究，憲政時代，第21卷，第4期。
- 74.黃俊杰／8，法治國家之國家緊急權，憲法體制與法治行政(一)憲法篇，1998。
- 75.黃俊杰／9，國家緊急權之歷史經驗，1997。
- 76.黃俊杰／10，十九世紀德國緊急憲法簡介，軍法專刊，第44卷，第1期。
- 77.黃俊杰／11，防衛憲法之研究，法學叢刊，第44卷，第1期。
- 78.黃俊杰／12，九二五緊急命令之影響評估，台灣本土法學雜誌，第5期。

二、德文文獻

1. Adolf Arndt, Demokratie-Wertsystem des Rechts, in: Notstandsgesetz-aber Wie? 1962.
2. Alfred Voigt, Ungeschriebenes Verfassungsrecht, VVDStRL, 1952.
3. Bruno Rieder, Die Entscheidung über Krieg und Frieden nach deutschem Verfassungsrecht, 1984.
4. Bundesministerium des Innern, Das Gesetz für die Stunde der Not, 1961.

5. C.H.Ule, Der Einsatz militärischer Streitkräfte im Ausnahmezustand, DVB1, 1967, Heft22.
6. Carl J. Friederich, Die Staatsräson im Verfassungsstaat, 1961.
7. Carl Otto Lenz, Notstandsverfassung des Grundgesetzes Kommentar, 1971.
8. Carl Schmitt/1, Die Diktatur des Reichspräsidenten nach Art.48 der Reichsverfassung, VVDStRL, 1924, Heft1.
9. Carl Schmitt/2, Die staatsrechtliche Bedeutung der Notverordnung, insbesondere ihre Rechtsgültigkeit (1931), in: Verfassungsrechtliche Aufsätze, 1985.
10. Carl Schmitt/3, Legalität und Legitimität, in: Verfassungsrechtliche Aufsätze, 1985.
11. Dieter Keidel, Polizei und Polizeigewalt im Notstandsfall, 1973.
12. Dietrich Rauschning, Art.115h, in: Kommentar zum Bonner Grundgesetz(8), 1968.
13. Ebehard Menzel, Art.115a, in: Kommentar zum Bonner Grundgesetz(8), 1968.
14. Egon Schunck, Das Notstandsrecht, SKV, 1969.
15. Erhard Denniger, Verfassungstreue und Schutz der Verfassung, VVDStRL, 1979, Heft37.
16. Eric Waldman, Notstand und Demokratie, 1968.
17. Ernst Benda/1, Die Notstandsverfassung, 1968.
18. Ernst Benda/2, Verteidigungsfall und Bundesverfassungsgericht, in: Um Recht und Freiheit, 1977.
19. Ernst Benda/3, Der soziale Rechtsstaat, in: Handbuch des Ver-

- fassungsrechts der Bundesrepublik Deutschland, 1983.
20. Erwin Jacobi, Die Diktatur des Reichspräsidenten nach Art.48 der Reichsverfassung, VVDStRL, 1924, Heft1.
 21. F. S. Grosshut, Staatsnotstand und übergesetzlicher Notstand, in: Staatsnot, Recht und Gewalt, 1962.
 22. Frank-Bodo von Wehrs, Zur Anwendbarkeit des Notstandsrechts der Bundesrepublik Deutschland, Diss.Mainz, 1971.
 23. Franz Becker, Grundzüge des öffentlichen Recht, 1983.
 24. Friedrich-Karl Fromme, Ausnahmezustand und Notgesetzgebung, DÖV, 1960, Heft19.
 25. Friedrich Schäfer, Die Notstandsgesetze-Vorsorge für den Menschen und den demokratischen Rechtsstaat, 1966.
 26. Georg Flor, Fragen des Ausnahme- und Staatsnotrechts, JR, 1954.
 27. Georg Jellinek, Allgemeine Staatslehre, 1920.
 28. Gerhard Schulz, Der Artikel 48 in politisch-historischer Sicht, in: Der Staatsnotstand, 1965.
 29. Gernot Fritz, Handlungsbereich und Tätigkeitsdauer des Gemeinsamen Ausschusses im Verteidigungsfall, BayVB1, 1983, Heft3.
 30. Günter Dürig & Walter Rudolf, Texte zur deutschen Verfassungsgeschichte, 1979.
 31. Günther Schultz, Rundschau: Blick in der Zeit, MDR, 1968, Heft8.
 32. Hans Buchheim, Ausnahmezustand und totalitäre Diktatur, in: Der Staatsnotstand, 1965.

33. Hans-Ernst Folz, Staatsnotstand und Notstandsrecht, 1962.
34. Hans Michael Parche, Der Einsatz von Streitkräften im inneren Notstand, Diss. Münster, 1974.
35. Hans Schäfer, Der Notstand im Rechtsstaat, 1964.
36. Hans Schmitt-Lermann, Die verfassungsrechtliche Regelung des Staatsnotstands, DÖV, 1960, Heft9.
37. Hans Spanner, Zur Stellung des Staatsoberhauptes in Deutschland und Österreich seit 1918, DÖV, 1966.
38. Hans-Ulrich Evers/1, Die perfekte Notstandsverfassung, AöR, Bd.91, 1961, Heft1.
39. Hans-Ulrich Evers/2, Privatsphäre und Ämter für Verfassungsschutz, 1960.
40. Heinrich Oberreuter, Notstand und Demokratie, 1978.
41. Heinz Kreutzer, Der Ausnahmezustand im deutschen Verfassungsrecht, in: Der Staatsnotstand, 1965.
42. Helmut Ridder, Grundgesetz, Notstand und politisches Strafrecht, 1965.
43. Helmut Simon, Dokumentation: Staatsschutz bei Eintritt der Ausnahmesituation, in: Streitgespräche/Notstandsrecht und Demokratie, 1963.
44. Hermann Amann, Verfassungsrechtliche Probleme des Gemeinsamen Ausschusses nach Art.53a Abs.1 GG, 1971.
45. Jürgen Seifert/1, Der Notstandsausschuß, 1968.
46. Jürgen Seifert/2, Die Erfahrungen mit dem Artikel 48 der Weimarer Verfassung, in: Gefahr im Verzuge, 1963.

47. Karin Jacob, Grenzen des Arbeitskampfrechts im Staatsnotstand, 1985.
48. Karin Schmid, Die Verfassungssysteme der Bundesrepublik und DDR, 1982.
49. Klaus Stern, Das Staatsrecht der Bundesrepublik Deutschland, Bd.II, 1980.
50. Konrad Hesse, Grundzüge des Verfassungsrechts der Bundesrepublik Deutschland, 1980.
51. Ludger-Anselm Versteyl/1, Art.115a, in: Grundgesetz-Kommentar, Bd.III, 1983.
52. Ludger-Anselm Versteyl/2, Art.115g, in: Grundgesetz-Kommentar, Bd.III, 1983.
53. Ludwig Dierske, Die Verwendung der Bundeswehr zur Erfüllung polizeilicher Aufgaben im Zustand der inneren Gefahr oder bei innerem Nostand, Die Polizei, 1964, Heft12.
54. Manfred Erhardt, Die Befehls-und Kommandogewalt, 1969.
55. Manfred Lepper, Die verfassungsrechtliche Stellung der militärischen Streitkräfte im gewlenteilenden Rechtsstaat, 1962.
56. Maunz & Zippelius, Deutsches Staatsrecht, 1985.
57. Meinhard Schröder, Staatsrecht and den Grenzen des Rechtsstaates, AöR, 1978, Bd.103.
58. Michael Krenzler, An den Grenzen der Notstandsverfassung, 1974.
59. Niels-Peter Kleiner, Aufgabe(n) und Befugnisse der Streitkräfte im Inneren nach der Bonner Notstandsverfassung vom 24.Juni

- 1968, Diss.Münster, 1977.
60. Norbert Achtberg, Parlamentsrecht, 1984.
 61. Paul-Ludwig Weinacht, Fünf Thesen zum Begriff der Staatsräson, in: Staatsräson, 1975.
 62. Peter Badura, Staatsrecht, 1986.
 63. Peter Karpinski, Öffentlich-rechtliche Grundsätze für den Einsatz der Streitkräfte im Staatsnotstand, 1974.
 64. Ralf Jahn & Norbert K. Riedel, Streitkräfteeinsatz im Wege der Amtshilfe, DÖV, 1988, Heft22.
 65. Reiner Spiedel, Der Begriff der Staatsnotstandslagen und die Möglichkeiten ihrer Abwehr in der Bundesrepublik Deutschland, Diss. Tübingen, 1964.
 66. Rolf Simon, Gesetzgebungsnotstand und Notstandsgesetze, Diss. Münster, 1963.
 67. Rolf Zundel, Gemeinsamen Ausschuß, ZRP, 1969, Heft7.
 68. Roman Herzog, Art.115a, in: Grundgesetz Kommentar, Bd.IV, 1969.
 69. Roman Schnur/1, Einleitung, in: Staatsräson, 1975.
 70. Roman Schnur/2, Vorwort, in: Staatsräson, 1975.
 71. Rosen&Hoewel, Das Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland, 1961.
 72. Schmidt-Bleibtreu & Klein, Kommentar zum Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland, 1983.
 73. Thomas Ellwein & Joachim Jens Hessen, Das Regierungssystem der Bundesrepublik Deutschland, 1987.

74. Volker Heinrich Lohse, Streik und Staatsnotstand, 1969.
75. Werner Gross, Die Entwicklung des öffentlichen Rechts: Berachtung, DVBl, 1954.
76. Wilhelm Flesch, Die Kollegialen Rechte des Deutschen Bundestages, SKV, 1976, Heft1.
77. Wolfgang Martens, Grundgesetz und Wehrverfassung, 1961.

目 錄

序 言

參考文獻

第一章 導 論

壹、國家緊急權之概念	3
貳、威瑪憲法時代國家緊急權之回顧與省思	4
參、動員戡亂時期對我國憲法之影響	5
肆、研究範圍	10

第二章 威瑪憲法時代之國家緊急權條款

壹、威瑪憲法時代之劃分	15
貳、威瑪共和時代	16
一、威瑪憲法第48條之規定	16
二、第48條第2項之分析	19
三、國家緊急權之運用	44
四、國家緊急權運用之監督	49
參、國家社會主義時代	54
一、威瑪共和時代之毀滅	55