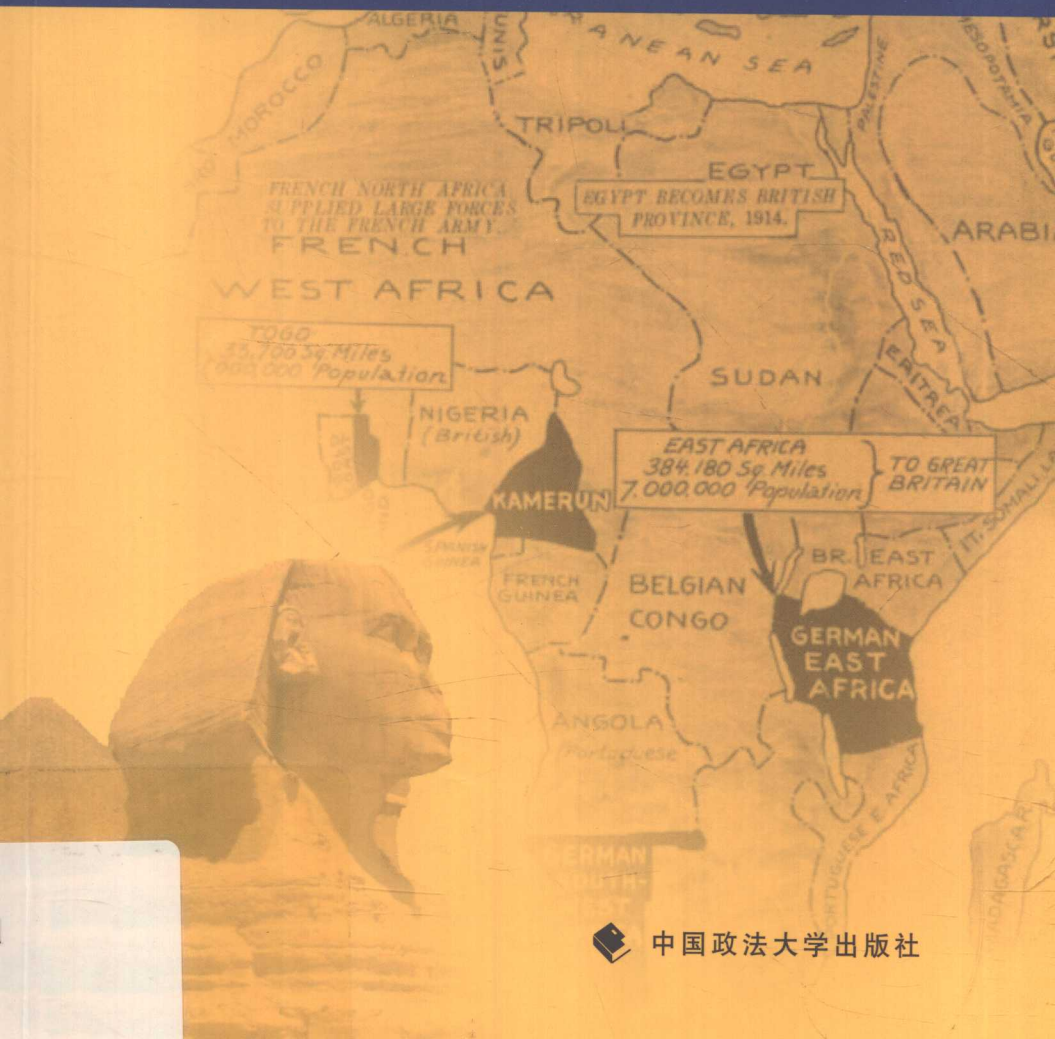


张
怀
印
著

非洲宪制 的历史与变革研究

FEIZHOU XIANZHI DE LISHI YU BIANGE YANJIU



中国政法大学出版社

张
怀
印
著

非洲宪制 的历史与变革研究

FEIZHOU XIANZHI DE LISHI YU BIANGE YANJIU



中国政法大学出版社

2018 · 北京

- 声 明
1. 版权所有，侵权必究。
 2. 如有缺页、倒装问题，由出版社负责退换。

图书在版编目（C I P）数据

非洲宪制的历史与变革研究/张怀印著. —北京:中国政法大学出版社, 2018. 2

ISBN 978-7-5620-8074-9

I. ①非… II. ①张… III. ①宪法—法制史—研究—非洲 IV. ①D940. 1

中国版本图书馆CIP数据核字(2018)第024256号

出版者 中国政法大学出版社
地 址 北京市海淀区西土城路 25 号
邮寄地址 北京 100088 信箱 8034 分箱 邮编 100088
网 址 <http://www.cuplpress.com> (网络实名: 中国政法大学出版社)
电 话 010-58908586(编辑部) 58908334(邮购部)
编辑邮箱 zhengfadch@126.com
承 印 固安华明印业有限公司
开 本 880mm×1230mm 1/32
印 张 7.25
字 数 180 千字
版 次 2018 年 5 月第 1 版
印 次 2018 年 5 月第 1 次印刷
定 价 36.00 元

序 言

PREFACE



非洲宪制的研究，在世界法律发展史上占有重要的地位，非常具有研究意义。这种重要性，一方面表现在非洲是世界上最早形成法律的地方。埃及早在公元前 3500 年前后就出现了立法和司法活动。另一方面，由于欧洲国家的殖民活动，非洲是最早开始移植外国法并将其本土化的地方。从公元前 6 世纪起，随着波斯、希腊、罗马和阿拉伯等国家的入侵，以及基督教、伊斯兰教等两大宗教的传入，非洲的本土宗教和传统治理体系受到了很大影响，开始与外来的法律与宗教融合。尤其是近代以来，一方面由于英、法、德、美、西、葡等国家的殖民活动，非洲传统治理制度日渐崩溃，西方宪制体系渐渐在非洲生根成长。另一方面，很多领导非洲国家进行民族运动或者参与非洲建国后国家治理的领导人，都是在欧美留学归国的。如尼日利亚第二次世界大战后的民族运动领袖阿齐克韦就曾在美国留学，回国后成了青年运动的组织者和政治运动的领导者。这些非洲政坛精英把从欧美接受的宪制理念和精神用到了非洲宪制变革的实践中，深深影响了非洲宪制的发展历史。

然而，长久以来，我国学术界对非洲宪制的研究并不是非常重视，发表的成果也不多。目前，我国学者对希腊宪制传统，



古代罗马宪制传统，中世纪的宪制传统，近现代的英、美、法、德、日等主要国家的宪制都已经展开了研究，并形成了大量成果。但是至今还没有一本比较系统、详尽地研究非洲宪制历史的专著，这是非常令人遗憾的。同济大学法学院张怀印副教授的研究成果弥补了这一遗憾。怀印与我相识于山西大学 2004 年召开的全国外国法制史年会，当年他在年会上宣读的论文《英美宪制模式对尼日利亚宪制的影响》给与会代表留下了深刻的印象。近年来，张怀印博士一直在非洲宪制领域耕耘不断，也有了很大的收获：主持了关于非洲宪制研究的系列课题，级别从校级、省部级到国家社科基金；在《西亚非洲》《学术界》等杂志发表了十几篇研究非洲宪制的文章，部分文章还被《新华文摘》、中国人民大学复印报刊资料全文转载，在学术界产生了很大的影响，为我国学界加深对非洲宪制的研究做出了积极的贡献。2008 年，怀印还曾专程前往英国牛津大学进修访学，在获得了大量宝贵文献的同时，对非洲的宪制传统有了更深层次的感悟。

这部《非洲宪制的历史与变革研究》是怀印主持的国家社科基金的结题成果，也是在其十年来研究成果基础上的一个升华和总结。本书以详尽厚实的历史文献为基础，史论结合、脉络清晰，读后给人以轻松流畅之感，又能让人感到论者的智慧和非洲宪制史的凝重与源远流长。作者从非洲宪制的基本理论问题入手，对非洲宪制的概念、非洲宪制的三次变革展开了广泛探讨；进而对殖民时期非洲宪制的滥觞、非洲国家独立之后的宪制发展与变革，以及 20 世纪 90 年代以来非洲国家的宪制变革进行深入论述；对非洲宪制发展进程作出深刻的反思，如影响非洲宪制发展与变革进程的重要因素、非洲国家宪制发展与变革的经验与教训、非洲宪制发展面临的问题与挑战等，并提

出了对非洲宪制未来发展的展望。

作为年轻学者的怀印，一直在学术道路上不断探索，富有勇气、创新意识与积极的进取精神，这一点让我非常欣慰。希望怀印能够在学术领域不断开拓，取得更为丰硕的研究成果。

应怀印之邀，欣然作序。

何勤华

于上海·华东政法大学

2017年11月1日

C 目 录

CONTENTS

序 言	1
导 言	1
一、本书的缘起和重要意义	1
二、本书的国内外研究现状	2
三、本书的主要研究内容	7
第一章 非洲宪制研究的基本理论问题	12
第一节 非洲宪制的内涵	12
第二节 非洲宪制的三次变革	16
一、殖民时期非洲国家宪制的第一次变革	16
二、非洲国家独立之后的宪制探索与变革	19
三、20世纪90年代以来非洲国家的宪制变革	21
第三节 非洲宪制发展的多样性与共同性	29
一、非洲宪制的多样性	29
二、非洲宪制发展之共同性	34



第二章 殖民时期非洲宪制之滥觞与变革	40
第一节 非洲传统社会结构与治理方式	40
一、非洲传统治理方式与社会秩序	40
二、西方殖民大国的统治模式	45
第二节 殖民时期非洲宪制的初创	50
一、非洲代议制政体的早期萌芽	51
二、法院系统的初建	53
三、政党的组建及其功能	55
第三节 二战后非洲国家的宪制变革	56
一、二战后非洲国家宪制改革的历史背景	59
二、二战后非洲国家的宪制改革	64
第四节 个案分析：殖民时期埃及宪制的发展及其 影响因素	71
一、埃及宪制的发展历史	72
二、埃及宪制发展的影响因素	74
第三章 非洲国家独立之后的宪制发展与变革	83
第一节 非洲国家独立后的宪制发展历程	84
一、非洲国家独立初期宪制的继承	85
二、非洲国家独立初期宪制的变革	88
第二节 非洲国家独立后的社会主义宪制探索与实践	93
一、非洲社会主义宪制产生与发展的历史背景	94
二、非洲的社会主义宪制实践	96
三、非洲社会主义宪制实践的特点	97
四、非洲社会主义宪制存在的问题	101
第三节 20世纪80年代非洲国家的宪制变革	104
一、社会主义宪制实践的衰落	104

二、军人文官化与文官政府的恢复	105
三、区域化人权保护体系的初步形成	106
第四节 个案分析：尼日利亚独立后的宪制发展与变革	108
一、尼日利亚独立后曲折的宪制发展进程	108
二、尼日利亚独立后宪制发展的特点	113
三、英美宪制主义对尼日利亚的影响	119
第四章 20 世纪 90 年代以来非洲国家的宪制变革	127
第一节 20 世纪 90 年代以来非洲宪制变革的历史背景	129
一、第三波民主化浪潮的推动	129
二、经济危机的加深	131
三、威权主义政体的危机	132
四、西方国家的干涉	134
第二节 20 世纪 90 年代以来非洲宪制改革及模式	136
第三节 20 世纪 90 年代以来非洲宪制改革的内容	143
一、政党制度	144
二、选举制度的改革	146
三、政府组织形式	150
四、人权保护	153
第四节 个案分析：肯尼亚宪制改革述评	156
一、肯尼亚宪制改革的历史背景	156
二、宪法审查委员会（CKRC）与肯尼亚宪制改革的 历程	158
三、肯尼亚宪制改革进程中的分歧与争议	161
四、肯尼亚宪制改革进程中遇到的障碍	166
五、肯尼亚宪制改革的圆满结局	168



第五章 非洲宪制发展的思考	170
第一节 影响非洲宪制发展与变革进程的重要因素	170
一、经济因素与非洲宪制的发展与变革	170
二、部族主义因素与非洲宪制的发展与变革	172
三、宗教因素与非洲宪制的发展与变革	175
四、军政府因素与非洲宪制的发展与变革	178
五、国际因素与非洲宪制的发展与变革	179
第二节 非洲国家宪制发展与变革的经验与教训	182
一、妥善处理部族主义和地区主义问题，维护民族团结	182
二、构建非洲特色的宪制文化	183
三、探索非洲特色的宪制发展之道	184
第三节 非洲宪制面临的问题与挑战	185
一、总统任期制度的践踏	185
二、宪法的合法性危机	187
三、非洲国家宪制发展中的政变问题	188
结 语 展望非洲宪制发展的未来	190
一、非洲的民主宪制向前发展的趋势不容置疑	190
二、非洲国家的多党制宪制之路继续充满坎坷	190
三、非洲多党民主宪制的实现方式将会呈现多样化	191
附 录 非洲的社会科学与知识生产：克劳德·阿克的贡献	193
参考文献	208
后 记	216

导 言



一、本书的缘起和重要意义

非洲宪制是非洲法学研究中的重要领域。自 2001 年考入湘潭大学攻读硕士研究生以来,笔者一直在非洲宪制领域从事研究工作,算来也已经有十余年的经历了。十余年间,非洲宪制从陌生的外域法律制度变成了笔者所熟知的研究阵地。近年来,随着中非经济贸易交流的逐渐密切,非洲法研究日益成为非洲研究中的热点,越来越多的政治学、法学学者开始关注非洲政治体制改革、宪制变革问题,但直到现在尚缺乏对非洲宪制历史变革的系统研究。笔者深感,系统而深入地了解非洲各国宪制的发展与变革问题,对于深化我国的法学研究,促进中非合作交流都有着重要的理论意义和实践意义。

其一,研究非洲宪制的历史与变革可以推动国内非洲法研究的深入。宪制是非洲法研究的一个领域,本书尝试采用历史和比较的研究方法深入探讨非洲宪制发展与变革进程的若干重大问题,对于推动国内非洲法的研究具有重大的理论价值。

其二,研究非洲宪制的历史与变革可以拓宽我国宪制研究的视野和领域。非洲宪制是世界宪制之林中的一个重要组成部分,我国学者对于欧洲、美洲等发达国家的宪制有了比较深入的研究,如美国宪制、英国宪制、欧洲宪制;对于亚洲和拉丁



美洲等发展中国家的宪制研究也有了一定成果，如韩大元教授的《亚洲立宪主义》，王蔚的《亚洲国家宪政制度比较》以及袁东振、徐世澄的《拉丁美洲国家政治制度研究》等。目前，我国学者已开始关注非洲宪制的研究，如韩大元教授编著的《外国宪法》一书就包括了肯尼亚和南非两国的内容，但研究成果仍然不多。本书的研究，可以使我们摒弃宪制研究中的“西方中心主义”，充实宪法学研究的内容和方法。因此，研究非洲宪制的历史与变革又有着重要的理论意义。

其三，研究非洲宪制的历史与变革可以加深我们对非洲宪制发展及其现代化的了解，进而为我国国家组织机构的构建与改革提供借鉴。中国与非洲具有同样悠久的历史，且在近代都受到过西方列强的蹂躏与凌侮，宪制的发展也同样受到西方的影响，并且均结合本国国情，形成了各具特色的宪制与宪制文化。在这一方面，中国与非洲的相异之处不少，相同点更多，中非之间密切的交往需要宪制层面的了解，更需要认识制度所依存的宪制文化。非洲国家的宪制在长期的探索过程中既有教训，也有很多成功的经验可资借鉴。非洲宪制的现代化对中国法治的资源取向及法治模式的构建也有现实的借鉴作用。

二、本书的国内外研究现状

非洲宪制是世界宪制中的重要组成部分，国内外政治学、法学、历史学等领域的学者在不同的学科领域内展开了一定的研究，笔者将从国内与国外两个方面对学界的研究动态做一梳理。

（一）国内研究动态

对大多数人来说，非洲是一个遥远而陌生的大陆，非洲法的研究在国内一直没有获得足够的重视与礼遇，而国内专门关

注非洲宪制研究的作品则更少。20世纪80年代中期以来,国内仅有三本有关非洲宪制的专著:一是上海社会科学院编译的《各国宪政制度和民商法要览(非洲分册)》(法律出版社1986年版);二是洪永红、夏新华教授等合著的《非洲法导论》;三是何勤华、洪永红教授编著的《非洲法律发达史》。第一本书对非洲部分国家的宪制进行了简要的介绍,直至今日,该书以其资料涉及国别范围较广而仍有一定的参考价值,但内容已经过于陈旧;《非洲法导论》中有专章论述非洲宪制,但该书的介绍也是失之笼统;《非洲法律发达史》中也有对非洲宪制的介绍,但是内容上同样比较简单、陈旧,仅涉及部分国家的宪制。此外,韩大元教授编著的《外国宪法》一书也包括了肯尼亚和南非两国的内容。美国法学家孙斯坦的《设计民主:论宪法的作用》中也阐述了南非宪法对公民经济、社会权利方面的良好保护。

当然,除了法学界以外,非洲学学界的同仁们也有不少对非洲的政治制度变革、民主化以及宗教、军事政变、经济发展等关于政治变革的影响与关系问题展开多视角的研究,成果颇丰。比较典型的有中国社会科学院西亚非洲研究所非洲研究室主任贺文萍研究员的《非洲国家民主化进程研究》^[1]。该书运用理论探讨与个案分析相结合的研究方法,既纵向、系统地梳理了非洲民主化自独立以来近半个世纪的发展历程,分析、说明了非洲国家从民主到集权,再由集权到民主的每一次政治体制转型的背景和原因,同时又横向解析了制约非洲民主化进程的经济、政治、军队、文化和外部条件等各个方面的因素。张宏明研究员的《多维视野中的非洲政治发展》一书对影响和制约

[1] 贺文萍:《非洲国家民主化进程研究》,时事出版社2005年版。



非洲国家政治发展的内部条件和外部环境进行了系统的论述。^{〔1〕}徐济明、谈世中教授的《当代非洲政治变革》对当代非洲各国的政治制度变革问题进行了较为系统的研究。^{〔2〕}此外，葛佶主编的《简明非洲百科全书（撒哈拉以南）》对非洲政治的发展、变革和影响因素也有较多的论述。^{〔3〕}

在非洲政治研究领域，还有很多优秀的译著，如美国学者罗特伯格·罗伯特的《热带非洲政治史》^{〔4〕}、霍华德·威亚尔达主编的《非西方发展模式——地区模式与全球趋势》^{〔5〕}，英国学者威廉·托多夫的《非洲政府与政治》^{〔6〕}等著作对非洲政治的发展与影响因素也有系统的研究。上述专著、译著对非洲政治发展与变革中的问题进行了多视角的研究，为本书的写作提供了较好的参考，但是与本书从宪制发展与变革角度的梳理仍有较大的区别。

国内学者对非洲宪制、政党制度、司法制度、人权保护等方面的研究成果也比较丰富。如夏新华的《美国宪制主义与20世纪非洲宪制的发展》和《论埃及混合法庭的历史地位》；杨立华的《“民主南非大会”——南非制宪谈判的起点》《南非走向制宪谈判》《南非制宪谈判的进展与阻碍》《南非制宪谈判的症

〔1〕 张宏明：《多维视野中的非洲政治发展》，社会科学文献出版社2007年版。

〔2〕 徐济明、谈世中：《当代非洲政治变革》，经济科学出版社1998年版。

〔3〕 葛佶主编：《简明非洲百科全书（撒哈拉以南）》，中国社会科学出版社2000年版。

〔4〕 [美] 罗特伯格·罗伯特：《热带非洲政治史》，上海电影译制厂翻译组译，上海人民出版社1977年版。

〔5〕 [美] 霍华德·威亚尔达主编：《非西方发展理论——地区模式与全球趋势》，董正华、咎涛、郑振清译，北京大学出版社2006年版。

〔6〕 [英] 威廉·托多夫：《非洲政府与政治》，肖宏宇译，北京大学出版社2007年版。

结》《南非制宪谈判剖析》和《南非制宪谈判取得实质性进展》等文章；夏吉生的《1992年南非制宪谈判的回顾和展望》《南非种族主义宪法的沿革和南非“新宪法”》和《非洲人权事业的新进展》《新南非司法制度初探》《新南非政党制度的特色和发展》；孟庆顺的《1923~1952年埃及的宪制试验》；陈德成的《埃及多党制总统制政体研究》；杨鲁平的《从君主专制到民主共和——埃及政体演变初探》；高晋元的《对肯尼亚一党政治的管见》《非洲的多党制潮流初析》《肯尼亚多党制和三次大选初析》《肯尼亚多党政治能走多远》《加纳向“宪法统治”过渡的特点》《坦桑尼亚、肯尼亚一党制的比较研究》等文章；汤平山的《非洲国家实行多党制和一党制的经验及其改革初探》、陆庭恩的《非洲国家一党制原因剖析》、胡克红的《非洲国家政党权力结构研究》、向非的《黑非洲“多党民主”剖析》、何丽儿的《津巴布韦向一党制缓慢前进》、渊洱的《肯尼亚多党大选掀谈》、艾平的《肯尼亚多党风潮剖析》、林文军的《塞内加尔的多党制刍议》、王泰和焦玉奎的《宪制民主下的埃及大选及其影响》、项非的《一九九〇年黑非洲政党体制变化浅析》、黄金荣的《司法保障经济和社会权利的可能性与限度——南非宪法法院格鲁特布姆案评析》、贺鉴的《阿尔及利亚与南非宪法人权保护之比较》《北非阿拉伯国家的宪法变迁》等文章；张怀印的《非洲宪政发展：内涵、特征及问题》《20世纪90年代以来非洲宪政发展的趋势》《赞比亚宪法发展综述：2008年》《从2008年大选透视加纳党政民主的发展》《尼日利亚宪法述评》《肯尼亚宪政改革述评》等系列文章。上述文章对于非洲的政党制度、司法制度和部分国家的宪制发展的历史背景和内容等方面进行了深入研究，为本书的研究提供了丰富的资料和前期研究成果。

此外，在非洲民主化、部族问题、军事政变、人权保护、



大选、宗教发展、经济发展及其对政治变革的影响等诸方面，还有一系列的研究成果，限于篇幅，本书不再一一赘述。

（二）国外研究动态

国外对非洲法的研究起步较早，1917年英国政府设立了成为非洲学研究中心之一的伦敦大学“东方与非洲研究院”，它不仅是英国最大的非洲学研究中心，在世界上也首屈一指。其主办的著名刊物之一是《非洲法杂志》(*Journal of African Law*)，创办于1957年，主要刊登非洲法研究方面的学术论文、国际非洲法协会的新闻和消息，以及关于非洲法著作的评论，是目前世界上研究非洲法方面最权威、最有影响力的刊物。法国对非洲法研究也很重视，早在1891年就创办了《帕南文集——非洲各国法杂志》。美国、荷兰、德国和加拿大等国在二战以后亦设立了非洲研究中心。非洲国家在独立以后，也加强了对法律的研究和整理工作。

目前，国外已出版了一些非洲宪制方面的著作，如美国学者阿齐巴(Akiba)所著的《非洲宪制与社会》(*Constitutionalism and Society in Africa*)对当代非洲的宪制与社会进行了全景式的描绘，并指出了目前非洲宪制构建中的问题和前景；尼日利亚学者恩瓦布兹(Nwabueze)所著的《尼日利亚宪制史》(*A Constitutional History of Nigeria*)对尼日利亚从殖民时期到20世纪60年代的宪制发展历史做出了梳理；塞拉利昂学者琼斯(Jones)所著的《塞拉利昂法律发展与宪法变革》(*Legal Development and Constitutional Change in Sierra Leone*)一书详细描绘了塞拉利昂宪法的发展与变革历程；阿卜杜拉里·阿哈迈德·安-纳伊姆(Abdullali Ahamed An-na'im)的《非洲宪制与伊斯兰教的角色》(*African Constitutionalism and the Role of Islam*)对伊斯兰教在非洲宪制发展历史中的作用与影响进行了深入探讨；萨缪尔

(Samuel O Gyandoh) 教授主编的《构建撒哈拉以南非洲的宪制秩序》(*Building Constitutional orders in Sub-saharan Africa*) 一书对撒哈拉以南非洲各国的宪制秩序构建问题做出了较多研究; 约翰·哈特察德 (John Hatchard) 的《英联邦国家比较宪制与良治——东部非洲和南部非洲的经验》(*Comparative Constitutionalism and Good Government in Commonwealth - from East and Southern Africa Prospectives*) 从比较宪制的角度对东部非洲和南部非洲国家的宪制建设及其问题进行了剖析。恩瓦布兹 (Nwabueze) 教授还出版了 5 卷本的巨著《非洲的宪制民主》(*Constitutional Democracy in Africa*) 对非洲各国的宪制民主发展历程、存在的问题及发展前景进行了探讨, 是研究非洲宪制发展的一部有力之作。

研究非洲宪制发展与变革的专著和文章还有很多, 有的涉及国别的研究, 有的则针对某一特定的选题如部族问题、宗教问题、军事政变等对非洲宪制的影响。上述文献对本书的完成具有举足轻重的作用。受篇幅所限, 此处不再一一列举。

三、本书的主要研究内容

本书由导言、正文五章和结语组成, 体系严谨, 结构完整。

非洲是否存在宪制、是否存在统一的非洲宪制? 很多人对此都存在疑问。因此, 本书第一章首先对非洲宪制的独特内涵进行了探讨, 描绘了非洲宪制发展中的三次变革经历, 并分析了非洲宪制发展中的多样性和共同性问题。经过对西方学者、国内学者和非洲著名宪法学者提出的诸多宪制概念的比较分析, 笔者提出: 非洲宪制深受西方宪制的影响, 但又有其独特的内涵。经过长期的发展, 非洲宪制在承认和保护基本权利和自由、三权分立、司法独立和宪法修改的控制等方面都有自己丰富的含义。