

法制現代化之回顧與前瞻

楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集



楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集編輯委員會 / 編輯
月旦出版社股份有限公司 / 出版

月旦法學系列

ISBN 957-696-243-9 (580)



00650



9 789576 962431

定價650元

楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集

法制現代化之回顧與前瞻

楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集編輯委員會 編輯

月旦出版社股份有限公司 出版

PDG

法制現代化之回顧與前瞻：楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集／楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集全體執筆人著．——初版．——臺北市：月旦，1997〔民86〕

面；公分

ISBN 957-696-243-9

1.楊建華-傳記 2.法律-論文,講詞等

580.7

86008978

法制現代化之回顧與前瞻

楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集

編輯者：楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集編輯委員會

著作人：楊建華教授七秩誕辰祝壽論文集全體執筆人

發行人：洪美華

出版者：月旦出版社股份有限公司

地址：台北市羅斯福路三段171號9樓

電話：(02) 3690258

登記證：局版臺業字第5298號

電腦排版：鑫上統電腦排版事業有限公司

製版：意志實業有限公司

印刷：意志實業有限公司

初版：1997年8月

郵撥帳號：17239354月旦出版社股份有限公司

定價：精裝／新台幣650元

本書如有缺頁、破損、倒裝，請寄回更換

ISBN 957-696-243-9

總經銷：農學股份有限公司

台北縣新店市寶橋路235巷6弄6號2樓

電話：(02) 9178022／傳真：(02) 9156275

楊建華教授爲我國法學界奇人，以未具正式學歷，在司法機關工作近五十年，由基層雇員而至特任大法官，經教育部學審會承認其在法律學術上有特殊貢獻，特頒予教授證書。現任文化大學法學院院長。

楊教授在法律實務界不僅聲譽卓著，在士林杏壇更是桃李滿門的名師。時值楊教授七十華誕，三十七位法學界菁英特撰文匯編成書，藉此表達祝壽與推崇之意。

本論文集分爲「回顧篇」與「前瞻篇」。「回顧篇」係介紹楊教授從事法律工作之各項事蹟，從中亦可了解若干年來台灣地區由「威權時代」進入「法治時代」各方之努力經過。「前瞻篇」爲學者專家之學術論文，執筆者均爲一時之選，內容除探討各法學領域之主要問題外，亦包括當前重要法律修正之評析與檢討，爲學術界、司法界及莘莘學子不可或缺之法學實用專書。



楊建華教授上課時之神情

◆月旦法學系列◆

①當代公法理論

定價：精裝 900 元 / 884 頁

——翁岳生教授六秩誕辰祝壽論文集

本書為台大法律系翁岳生教授的學生，為祝賀其六十大壽而共同撰寫的論文集，作者包括李震山、焦興鎧、林子儀、劉宗德、蘇永欽、蔡震榮、許宗力、林錫堯、葉俊榮、黃錦堂、陳春山、董保城、周志宏、葛克昌、陳清秀、湯德宗、蔡志方、康炎村、法治斌、朱武獻、王源森、羅昌發等，是一本深具時代意義的公法學專書。

②法與國家權力

作者：許宗力

定價：精裝 480 元 / 514 頁

現代民主法治國家的憲法與行政法主要是建構在「限制國家權力，保護人民基本權利」的基本理念上面。本書根據這個基本理念，深入探討基本權利，立法與行政關係、國家一般法制及憲政改革等重要的憲法與行政法問題，適合有志研習法政，關心台灣民主建設與法治發展者閱讀。

③環境政策與法律

作者：葉俊榮

定價：精裝 400 元 / 382 頁

本書從環境權、環境立法、環境刑罰、環境影響評估、民衆參與環保決策，以及公害糾紛等方面，廣泛探索環境問題的政策與法律背景。除了學理的分析外，本書亦多方引進先進國家的制度與理念，更深入解析王輕設廠與林園事件等國人耳熟能詳的環保事件。

④權力分立與憲政發展

作者：林子儀

定價：精裝 340 元 / 304 頁

本書收錄作者近年所作九篇論文，按論文主題分為權力分立制衡及法制建設等兩部分。「權力分立制衡」部分所收錄的五篇論文，討論的議題均與憲法權力分立制衡原則有關。「法制建設」部分所收錄的四篇文章，則為針對個別의 行政法議題，就相關法制建構或重整所提出的檢討或建議。

郵撥一律九折優待 郵撥帳號：17239354 月旦出版社股份有限公司

◆月旦法學系列◆

⑤言論自由與新聞自由

作者：林子儀

定價：精裝 340 元 / 306 頁

本書收錄作者近年的論文七篇。其中「言論自由的理論基礎」與「新聞自由的意義及其理論基礎」二文，分別討論了憲法為何保護言論自由及新聞自由等基本問題，也是為研究言論自由所作的基礎工作。「言論自由與內亂罪」一文，是一篇檢討「主張台獨的言論」是否受到言論自由保護的論文。

⑥親屬法諸問題研究

作者：陳惠馨

定價：平裝 330 元 / 368 頁

我國自二十世紀以來，親屬法中有關夫妻間、父母子女間之行為規範有重大之改變。作者嘗試透過比較法學、歷史法學及法律社會學等觀點，探討我國立法者、司法者及法學者如何努力來調和「傳統」與「現代」法律規範之差異。本書獲得行政院新聞局八十二年重要學術專門著作出版補助。

⑦人權保障與釋憲法制

作者：法治斌

——憲法專論(一)

定價：精裝 400 元 / 404 頁

人權的規定原本就是憲法的核心部份，而人權如何保障更與釋憲法制運作之良窳息息相關。本書作者以此為念，將發表的論文集集成冊，希望不僅能開拓讀者的視野，更能深化憲法學理的探討。

⑧人權保障與司法審查

作者：法治斌

——憲法專論(二)

定價：精裝 400 元 / 360 頁

本書收集的多篇論著及譯著主旨，除仍維持作者一貫對人權理念所作的思考與反省外，更將探索的觸角廣及於司法審查的原則、組織、程序、功能、效果與影響等層面，多方深入研究相關問題，以喚起國人的關心，共同為建構現代憲法體制而努力。

郵撥一律九折優待 郵撥帳號：17239354 月旦出版社股份有限公司

◆月旦法學系列◆

⑨美國貿易救濟制度

——國際經貿法研究(一)

作者：羅昌發

定價：精裝 350 元 / 336 頁

貿易法領域雖廣，然對進出口國及進出口商影響最大者，應屬於貿易救濟之制度。美國是實施各種貿易救濟次數最多，體例最完整的國家。故本書從美國法之觀點討論救濟制度所涉及之理論與實務上問題。本書所處理之主要救濟制度為三〇一報復條款，脫身條款，反傾銷稅制度，平衡稅制度以及適用於智慧財產權之三三七條款。

⑩憲政改革與國民大會

作者：李炳南

定價：平裝 320 元 / 384 頁

本書詳盡地分析第二屆國民大會第一次臨時會所討論的所有憲政議題，包括國民大會的定位、總統選舉的方式、行政院長的副署權、立法委員的任期、憲法法庭的設置、考試院及監察院的定位、地方自治法制化、基本國策與社會權、統獨問題與兩岸關係等，對當前正在台灣地區推動的第三階段憲政的改革，具相當參考價值。

⑪合憲性控制的理論與實際

作者：蘇永欽

定價：精裝 350 元 / 320 頁

「合憲性控制」指的是讓憲法的最高性不只徒託空言，而是直接間接對各種公權力，乃至社會生活發生規範作用的一整套機制。愈是缺乏英國那樣「內造」憲政傳統的國家，愈是倚賴這種機制的「外型」。作者近年從不同角度切入，透過實務的整理與外國法制及理論的比較援引，嘗試掌握我國這套機制發展的現況，並對爭議問題，儘可能從較為宏觀、務實、制度主義的觀點提出看法。

⑫台灣地區環境法之研究

作者：黃錦堂

定價：精裝 400 元 / 368 頁

環境問題的理解以及當今在台灣地區規範上的定位，必須反省台灣地區總體以及環境政策有關的政治、經濟、社會、文化、學術、行政等等次體系的歷史與結構的發展。本書係法學著作，但加入政治學、社會學的觀察，企圖充作行政法各論的基本思考架構，也當作行政法總論的補充說明，甚至充當有關台灣發展經濟的一個註腳。

◆月旦法學系列◆

⑬公司兼併與集團企業

作者：方嘉麟

定價：精裝 320 元 / 272 頁

本書係就中美兩國有關兼併形成之經濟與法律原因，自理論與實務加以介紹，特別就其會計處理方式、價金計算與給付方式，資金來源與融資態樣，以及結合規範等予以廣泛討論。重點在剖析法律層面對企業經營策略之衝擊，及對經濟資源分配之影響。

⑭貿易與競爭之法律互動

作者：羅昌發

——國際經貿法研究(二)

定價：精裝 350 元 / 320 頁

本書針對國際貿易所涉及之貿易法與競爭法問題，檢討此二法律領域相互關聯、相互配合、相互衝突及競合適用等情形，並說明國際間對於調和貿易與競爭二項政策之努力，進而分析解決相關問題之應有方向。

⑮信託法之理論與實務

作者：方嘉麟

定價：精裝 450 元 / 432 頁

本書自比較法學角度探討信託法之理論與實務。就實務面而言，本書逐一檢視國內外信託產品之異同，並評估信託業務之未來取向。就理論面而言，除以實務印證理論，探討其中盲點外，並探究如何藉由法制設計，控制平衡信託本身所隱含之價值與衝突？又如何整合源於英美法系之信託與襲自大陸法系之基礎法制？此均為本書探討之重點。

⑯法治國家之行政法與司法

作者：翁岳生

定價：精裝 530 元 / 480 頁

本書係作者近年來在學術研究、學校教學以及實際參與實務運作所累積之研究成果與寶貴經驗之結晶，不但在公法學領域中注入新觀念，並且對當前國家法治發展與民主化，提供了解決問題的思考方向。

⑰貿易關係之法律問題

作者：羅昌發

——國際經貿法研究(二)

定價：精裝 430 元 / 400 頁

本書詳述美國貿易法中，互惠概念的內容及其影響，明確解析美國國會如何控制外貿政策，立法機關的參與過程，以深入淺出的說明，提供讀者美國貿易政策的新趨勢。此外，由 GATT 衍生的多邊貿易，兩岸法律關係等若干問題亦有詳實介紹。

◆月旦法學系列◆

⑱文化創新與商業契機

——著作權法論文集

作者：賀德芬

定價：精裝 600 元 / 570 頁

著作權橫跨傳統法學與科技新知兩大領域，兼顧文化創新與商業市場秩序，是一門嶄新的學問。其發展之迅速，變化之巨大，非其他任何法學科目所能及。台灣著作權法從斬荆披棘，到漸趨成熟，本書各文均有探討，實有如一部著作權法在台灣之發展史。而本書內容遍及基本理論及新興問題，國內及國際，堪稱重量級著作。

⑲海商法專題研究

作者：張新平

定價：精裝 360 元 / 320 頁

有關「海上貨物運送」之研究由來已久，而本書企圖於舊的課題上找出新契機，各篇內容均透過當時最新法律發展及援引，深入探討漢堡規則、海難救助、備船契約、甲板運送……等多項相關問題，期使讀者了解「海商法」的最新變動與發展，從而掌握時代的脈動。

⑳地方自治法治化問題之研究

作者：黃錦堂

定價：精裝 400 元 / 378 頁

地方自治法治化的工作以各級地方政府的功能定位明確化為前提。在這定位的找尋中，吾人必須考慮地方自治的時代潮流、外國的制度經驗以及台灣地區之內外交經社文結構。

本書係法學著作，但並非單就法條文字做細項的邏輯、文義詮釋，而是加入政治學與社會學的宏觀觀察。本書可當行政法的補充說明，亦可做為台灣地區政治發展經驗的一個註腳。

㉑刑法問題與利益思考

作者：黃榮堅

定價：精裝 560 元 / 528 頁

本書乃蒐集作者對於若干刑法問題的看法；在方法上，作者認為人類一切活動的目的就是生活利益的追求，法律問題的形成，事實上就來自於利益的衝突。如何透過刑法上的命題來幫助人有效、經濟且平衡的得到所要的利益，是本書的基本立論所在。

郵撥一律九折優待 郵撥帳號：17239354 月旦出版社股份有限公司



楊建華教授玉照

知

PDG

〈謝詞〉

感謝、感謝、再感謝

建華於民國三十八年隻身來台，承國家社會不棄，得為司法機關工作數十年，並在大學授課三十餘年。平日務實從公，努力任事，愧無重大貢獻。時光易逝，今已虛渡七十，中國文化大學法律系全體教師，發起為建華出版祝賀論文集，經再三婉拒無效。雖未對外廣泛徵稿，但消息傳出，司法界及學術界好友於百忙中熱心賜稿者衆，內心銘感，莫可言喻。惟關於建華個人介紹部分，溢美之詞，深感汗顏。月旦出版社洪美華女士明知無利可圖，仍願為之出版，該社編輯部同仁廖娟秀、黃信瑜小姐等辛勞編校，發行部同仁努力推廣，文化法律系李泰澄、陳昭吟助教，始終參與籌劃。系友張洪鈞、毛鈞民、田庭芳、張志良、林哲彥、劉志豪、陳美雅、林憶翎、謝宏明、唐思齊、朱大同、江品儀、魏中鳴、吳傳慧、龔千雅、洪秀鋒、周慈美、黃千熒等精密校勘。均令建華感動不已，特藉本書一角，對上述致力本論文集之各位友好同人，表達最高謝意。並對有意賜稿，因時間不及未能編入者，表示歉意與謝意。

楊建華

民國八十六年七月

◆月旦法學系列◆

②9 法理學論叢

——紀念楊日然教授

作者：楊日然教授紀念論文集編輯委員會

定價：精裝 700 元 / 720 頁

楊日然教授為我國法理學巨擘，主攻法律思想，但對法學方法、法律制度、憲法學及法解釋學亦有涉獵。

本書跨及法理學各大領域，取材廣泛且論證嚴謹，內容涵括法學思潮、法學方法、法治典章等，均為一時之選。可稱得上是法理學的代表性叢書之一，值得有志於法理學者用心參考。

③0 法理學論文集

作者：楊日然

定價：精裝 800 元 / 784 頁

本書完整收錄法理學大師楊日然的論文著作，由台大法律學系教授林文雄擔任主編，內容遍涉法理學領域，包括法學思潮、法律理念、法律解釋學以及制度研究、實務研究等要目，可謂鉅細靡遺，論證精闢，研析深入，可預見將成為國的法理學的重要論著。對於鑽研法理學讀者深具參考價值。

③1 海峽兩岸民事程序法論

作者：楊建華

定價：精裝 900 元 / 952 頁

近年來海峽兩岸交流日趨頻繁，民事糾紛日增，了解彼此的民事訴訟制度實為當務之急。

本書網羅各大學法律學系、所專研民事訴訟法的學者共同執筆撰寫，將涉及範圍甚廣的大陸民事訴訟法加以闡述，並完整而深入的剖析兩岸民事訴訟法的異同，對於兩岸各自單獨的規定，亦詳加介紹，是法律實務工作者、研究者及研習者的必備參考書。

③2 程序正義與訴訟經濟

——刑事訴訟法專題研究

作者：林俊益

定價：精裝 380 元 / 336 頁

林俊益法官長期任教於東吳大學法律學系，又擁有十年豐富的訴訟實務經驗，在理論與實務之相互驗證下，不斷針對訴訟程序中之「程序正義與訴訟經濟」進行獨特深入的思考研究。

本書即收錄作者近年來所發表之論著，兼具理論性與實務應用性，值得實務工作者與法學研究者參考。

◆月旦法學系列◆

②6 世界貿易組織下之服務貿易

作者：張新平

定價：精裝530元 / 464頁

世界貿易組織(WTO)於一九九五年元月一日正式誕生，並將日受重視的服務貿易(trade in services)首次納入規範，制定服務貿易總協定。自此，包括醫師、銀行、污水處理在內之各類服務業無不受其影響。

作者受聘於經濟部國際貿易局，為我國加入WTO之法律諮詢顧問，得以參考許多珍貴資料。本書有下列三項特點：1. 詳細闡述備受爭議的服務項目。2. 分析WTO會員服務業市場開放之承諾。3. 介紹我國服務貿易談判情形。

②7 稅法基本問題

作者：葛克昌

——財政憲法篇

定價：精裝300元 / 256頁

稅法先天上較任何法律，更受憲法基本價值觀，特別基本權理念拘束。租稅立法則須受大法官會議，就此種拘束與高度正義要求加以審查。由於稅法發展較晚，稅法傳統理念多由民法移植而來，而忽略了稅法特性。稅法性質具兩面性，一為對人民自由財產之干預法律；一為對國家財政負擔分配之法律。後者以租稅規避防杜及量能原則為最重要，前者則以財產權自由權保障為中心。本書對此兩面性加以探討，並以大法官會議有關稅法解釋予以分析評判，以助於稅法之解釋與適用。

②8 國家學與國家法

作者：葛克昌

——社會國、租稅國與法治國理念

定價：精裝280元 / 224頁

鑑於社會法治國建制的前提，有賴租稅體系之正當、充分具效率，以及個人自我決定、自我發展之充分發揮，作者以國家理論為對象，除了存在面與學說探討外，特別重視規範面及我國憲法上意義。本書收集了「國家與社會二元論及其憲法意義」等五篇論文，環繞在法治國、社會國與租稅國之憲法基本價值定位，致力使社會福利、租稅正義、個人自由調和至當，整合於憲法體系之下。書中有歷史的觀點、哲理的分析、社會的探討，而歸於憲法的依據，可供大學通識課稅之輔助教材，及關心社會國家未來發展者之參考。

◆月旦法學系列◆

②②大陸經濟體制改革與投資爭議問題

作者：王泰鈺

定價：精裝 280 元 / 224 頁

本書是從中共經濟體制改革檢視其立法情況，說明中共對外經濟貿易機構的組織及職權之調整，評析大陸涉台投資保護法規、經貿糾紛仲裁及其適用法律之問題，並探討兩岸簽訂投資保障協議的必要性。

②③商法專論

作者：劉連煜等

定價：精裝 550 元 / 488 頁

本書為現任台灣省財政廳長賴英照教授的學生，為祝賀其五十大壽而共同撰寫的論文集，內容涉及有關商法的法律專論，分屬於公司法、國際貿易法、經濟法、銀行法及期貨法律領域，是一本匯集各界商法專才撰寫而成的商法論著。

②④核能利用與法之規制

作者：陳春生

定價：精裝 550 元 / 528 頁

本書對核能和平利用之過程，從設立地點選擇、許可程序、游離輻射防護、放射性廢料處理、核能訴訟、核子損害賠償制度及高科技利用與人民基本權利保護間之平衡問題等加以探討。除對德、日等國學界、實務界有關核能利用法規制問題之議論作深入之分析、探討及評述外，並對我國相關之原子能法、核子損害賠償法及行政院之修正草案，提出建設性之意見，以有助於建立理性參與和討論核能安全爭議問題之法律規範與制度。

②⑤勞工法與勞工權利之保障

作者：焦興鎰

定價：精裝 650 元 / 600 頁

本書共收錄作者近五年來所著八篇有關美國勞工法制之論文，都是在八十年代以來之最新發展近況與趨勢，其內容又可分為四個主題：第一篇及第二篇討論有關不當解雇之概念及對受雇者進行酒精藥物檢驗所引起之爭議，是屬就業安全保障之研究。第三篇及第四篇說明工會組織之最新發展趨勢，是屬傳統勞工法之範疇。第五篇及第六篇探討聯邦最高法院對就業歧視問題之判決與詮釋。第七篇及第八篇則是研究美國政府如何利用對外投資經貿為手段，來建立一套國際上所承認勞工權利之努力。

目 錄

謝詞 感謝、感謝、再感謝	楊建華 / 5
--------------------	---------

代序 我的好友楊建華	張特生 / 9
------------------	---------

壹、回顧篇 / 21

楊師建華教授與中國文化大學	王志文 / 23
---------------------	----------

楊院長毓公化雨東吳法學院紀實	成永裕 / 26
----------------------	----------

楊公與輔大	陳榮隆 / 31
-------------	----------

雙料榜首兼龍頭	陳寬強 / 36
---------------	----------

楊建華教授與民事訴訟法之研究及修正	王甲乙 / 42
-------------------------	----------

楊建華教授當大法官時	鄭健才 / 46
------------------	----------

行政法院與楊建華兄	曾華松 / 50
-----------------	----------

腦內革命第一人	楊仁壽 / 70
---------------	----------

談楊教授建華與民事訴訟法研究基金會	范光群 / 79
-------------------------	----------

楊建華教授與我國刑法的修正	陳 涵 / 82
---------------------	----------

楊師建華教授與行政訴訟法之修正	陳秀美 / 88
-----------------------	----------