

入門系列

人權、民主與法治

— 當人民遇到憲法

Human Rights, Democracy
and Rule of Law

許育典 著





人權、民主與法治

— 當人民遇到憲法

Human Rights, Democracy
and Rule of Law

內容簡介

那一年，看到電影「辛德勒名單」的一幕，一個斷手的猶太人，因為士兵認為他對納粹毫無用處，便直接槍斃了他。仔細想想，如果不是因為憲法規定的落實，我：一個斷手的台灣人，也會成為專制國家的可悲亡魂。在這裡，可以瞭解人民因憲法而幸福。如果一個國家的憲法規定，尤其是對人民的基本權保障規定，真正落實在人民的生活中，人民的幸福才有可能。憲法貴在實踐，憲法教育是實踐的基礎。之前寫了一本憲法教科書，以為達到了「白話憲法」的目的。後來才發現，那只是對法律人而言。這本「當人民遇到憲法」，是專門針對一般民眾，可用於憲法的通識教育而撰寫。這本書期許全民都能看懂，奠立全民憲法教育的基石，養成全民的憲法認知與憲法感情，並對台灣邁向自由民主法治的憲政國家，做出可能的貢獻。

ISBN 978-986-6540-80-6



9 789866 540806



1B030PA

定價：300 元



元照出版公司

地址：臺北市館前路18號5樓

電話：(02)2375-6688

網址：www.angle.com.tw

人權、民主與法治

——當人民遇到憲法

許育典 著

元照出版公司

國家圖書館出版品預行編目資料

人權、民主與法治—當人民遇到憲法 / 許育典
著. -- 初版. -- 臺北市 : 元照, 2009. 07

面 ; 公分

含索引

ISBN 978-986-6540-80-6 (平裝)

1. 中華民國憲法

581. 21

98009889

人權、民主與法治

—當人民遇到憲法

1B030PA

2009 年 7 月 初版第 1 刷

作 者	許育典
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 300 元
專 線	(02)2375-6688
傳 真	(02)2370-3286
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 978-986-6540-80-6

獻給
與我共同生活的
人民

序 言

因憲法而幸福

每一次，當電視出現鄭南榕自焚的畫面，我總是不由自主地流下眼淚。很難想像，一個大男人可以這樣，但事實就如此自然的發生。

問自己，為何如此難過？內心深層的回應是：作為一個法律人，我究竟能為台灣做什麼？在前輩犧牲生命鋪陳的言論自由道路上，我到底曾經努力過幾分？在每天埋首學術的日子裡，我對人民的貢獻有多少？

我的一生，能從無到有，皆緣於人民。尤其是一路的求學，單靠父母挑磚，實在難以為繼，沒有人民提供的資源，難以成就今日一切。從大學時代的獎學金，到教育部的公費留學，我都感恩著台灣人民。寫這一本書的目的，其實是希望報答台灣人民的賜予，讓一個懵懂無知的斷手少年，有機會能夠自我實現，將「為國為民，俠之大者」的憧憬，一步一步地刻劃真實痕跡。

那一年，看到電影《辛德勒名單》的一幕，一個斷手的猶太人，因為士兵認為他對納粹毫無用處，便直接槍斃了他。仔細想想，如果不是因為憲法規定的落實，我也會成為專制國家的可悲亡魂。在這裡，可以瞭解人民因憲法而幸福。如果一個國家的憲法規定，尤其是對人民的基本權保障規定，真正落實在人民的生活中，人民的幸福才有可能。

其實，這也是我國憲法將人民的基本權規定在最前面的原因，任何國家組織的形成，都是為了落實人民基本權而來。不可

否認地，過去專制時代，憲法被嚴重地忽略。這是因為憲法為人民對抗國家公權力的利器，憲法讓人民做自己想要的人。而在此歷史影響下，憲法與人民的距離遙遠。人民總覺得憲法僅是一張華麗的空白支票，寫著人民嚮往的自由。

憲法與人民生活緊密相連，人民的食衣住行皆離不開憲法。這也是本書撰寫的動機，當人民遇到憲法時，人民該怎麼辦？憲法的最大目的是讓人民能夠自我實現，進而創造自己的生活、擁有因憲法而生的幸福。因此，本書透過簡單的文字，讓人民瞭解憲法的概念，並且，適度穿插相關具體個案，讓人民瞭解到憲法與生活的聯結。人民唯有感受到憲法的活力，才会有捍衛憲法的勇氣，這也是民主憲政國家的憲法真諦。

盧浩平、凌赫、陳碧玉、李榮唐與曾伊那等同學，無論是在討論上，或在校稿上，都對這本書的出版有所貢獻，感謝他們。尤其是凌赫與碧玉主導校對與格式化等繁重工作，在此特別致謝。此外，這本書的完成，也感謝元照出版社的積極鼓勵，才能在此與讀者相見。

我因憲法而幸福，在我有生之年，因為感恩憲法，也感恩台灣人民，將為憲法的落實而奮鬥。這本書，只是一個起點，而未來，讓我們共同持續。

最後，這本書要用心獻給與我共同生活的人民，您的幸福是我靜靜埋頭憲法的泉源，不斷引領我奮鬥向上。

許育典

2009年5月18日18時

寫於成大雲平大樓研究室

本書引註格式說明

爲了讓讀者簡易閱讀，本書採取APA的引註格式：

一、中文部分

正文引註時的基本格式爲：（作者，西元出版年份）。中文引註，作者與年份間以中文全形逗號「，」區隔之，且在直接引用與可辨識來源的間接引用資料，需詳細註明頁碼，頁碼前應加上冒號，例如：（作者，西元出版年份：頁碼）。若同一次引註中，同一筆資料的引註頁碼超過兩頁以上，且頁碼是連續的，則起迄頁碼間以破折號「-」相連，例如：（作者，西元出版年份：11-15）。若同一次引註中，同一筆資料的引註頁碼超過兩頁以上，但頁碼是分散的，則僅需將頁碼與頁碼間以全形逗號「，」區隔，例如：（作者，西元出版年份：11-15，38，47，65-67）。關於年份、頁數、卷期數、法律條文條次或大法官解釋等數字，均以阿拉伯數字書寫，詳細舉例如下：

1. 一位作者：（許育典，2002：10）
2. 兩位作者：（法治斌、董保城，2005：10）
3. 三位作者以上：（許志雄等人，2004：10）

二、德文部分

正文引註時的基本格式爲：（作者，西元出版年份）。西文引註，其間以英文半形逗號「，」區隔之，且在直接引用與可辨識來源的間接引用資料，需詳細註明頁碼，頁碼前應加上冒號，例如：（作者，西元出版年份：頁碼）。若同一次引註中，同一筆資料的引註頁碼超過兩頁以上，且頁碼是連續的，則起迄頁碼間以破折號「-」相連，例如：（作者，西元出版年份：11-15）。若同一次引註中，同一筆資料的

引註頁碼超過兩頁以上，但頁碼是分散的，則僅需將頁碼與頁碼間以逗號「，」區隔，例如：（作者, 西元出版年份:11-15, 38, 47, 65-67）。詳細舉例如下：

1. 一位作者：（Stein, 2004: 384）
2. 兩位作者：（Münch & Kunig, 1992: 384）
3. 三位作者以上：（Maunz et al. 1998: Rn. 91）

目 錄

獻 詞

序 言——因憲法而幸福

本書引註格式說明

I	前言：當人民遇到憲法.....	1
§ 1	人民、法律與憲法.....	1
壹	人民與法律.....	1
貳	人民與憲法.....	2
§ 2	當人民遇到憲法.....	3
II	人民對憲法的基本瞭解.....	7
§ 1	憲法的功能與特性.....	7
壹	憲法的功能.....	7
一	保障基本人權的功能.....	7
二	組織與限制國家權力的功能.....	7
三	維持國家運作秩序的功能.....	8
四	促進國家整合的功能.....	9
貳	憲法的特性.....	9
一	憲法的最高性.....	9
二	憲法的原則性.....	10
三	憲法的開放性.....	11
四	憲法的妥協性.....	11
§ 2	憲法的制定與修改.....	12
壹	憲法的制定.....	12
一	制憲權的性質.....	12

二、制憲權的主體與程序.....	13
貳、憲法的修改	14
一、修憲的意義與必要	14
二、修憲的機關與程序	14
三、修憲的方式	15
四、修憲的界限	16
§ 3 以人民為本的憲法基本原則.....	17
壹、民主共和國	18
一、民主與共和的概述	18
二、民主的內涵	19
(一)直接民主或代議民主.....	20
(二)政黨制度	21
(三)民主正當性原則	21
(四)多數原則與少數保障.....	22
(五)政治言論與活動自由的保障	23
三、戰鬥性民主	24
四、共和的內涵	25
(一)禁止世襲	26
(二)有限任期	26
(三)元首須負責任	26
貳、法治國.....	27
一、法治國的概述.....	27
二、法治國的內涵.....	29
(一)憲法的最高性.....	30
(二)基本人權的保障.....	30
(三)權力分立原則.....	31
(四)依法行政原則.....	33
(五)法的安定性原則.....	35
(六)比例原則	36
(七)權利救濟的保護.....	37
(八)國家賠償責任.....	38
參、社會國.....	39
一、社會國的概述.....	39

二、社會國的內涵.....	41
(一)社會形成.....	41
(二)社會安全.....	42
(三)社會正義.....	42
肆、多元文化國.....	43
一、多元文化國的概述.....	43
二、多元文化國的內涵.....	44
(一)國家中立性原則.....	44
(二)國家寬容原則.....	47
III 人民在憲法上的權利與義務.....	49
§ 1 人民基本人權的發展.....	49
§ 2 人民基本人權的本質.....	50
壹、人民的自我實現作為基本人權的目的.....	50
貳、以自我實現為核心的基本人權規範體系.....	51
參、基本人權作為人民自我實現的規範.....	51
§ 3 人民基本人權的功能.....	52
壹、防禦國家侵害的防禦權功能.....	52
貳、要求國家給付的社會基本人權功能.....	53
一、衍生的給付請求權.....	53
二、原始的給付請求權.....	54
§ 4 人民基本人權的保護對象.....	55
§ 5 人民基本人權的內涵.....	56
壹、平等權.....	57
一、當人民遇到平等權的侵害.....	57
(一)案例事實.....	57
(二)大法官的見解.....	57
二、人民的平等權憲法保障.....	57
(一)平等權的保障原由.....	57
(二)平等權的保障範圍.....	58
(三)平等權的保障主體.....	60
(四)平等權的功能.....	60

貳、人身自由	61
一、當人民遇到人身自由的侵害	61
(一)案例事實	61
(二)大法官的見解	61
二、人民的人身自由憲法保障	62
(一)人身自由的保障原由	62
(二)人身自由保障範圍	63
(三)人身自由的保障主體	64
(四)人身自由的功能	65
參、人民不受軍審自由	67
一、當人民遇到不受軍審的侵害	67
(一)案例事實	67
(二)大法官的見解	67
二、人民的不受軍審憲法保障	68
(一)人民不受軍審自由的保障原由	68
(二)人民不受軍審自由的保障範圍	68
(三)人民不受軍審自由的保障主體	69
(四)人民不受軍審自由的功能	70
肆、居住自由	70
一、當人民遇到居住自由的侵害	70
(一)案例事實	70
(二)大法官的見解	70
二、人民的居住自由憲法保障	70
(一)居住自由的保障原由	70
(二)居住自由的保障範圍	71
(三)居住自由的保障主體	72
(四)居住自由的功能	72
伍、遷徙自由	74
一、當人民遇到遷徙自由的侵害	74
(一)案例事實	74
(二)大法官的見解	74
二、人民的遷徙自由憲法保障	74
(一)遷徙自由的保障原由	74
(二)遷徙自由的保障範圍	75

(三)遷徙自由的保障主體.....	75
(四)遷徙自由的功能.....	76
陸、言論自由.....	76
一、當人民遇到言論自由的侵害.....	76
(一)案例事實.....	76
(二)大法官的見解.....	77
二、人民的言論自由憲法保障.....	77
(一)言論自由的保障原由.....	77
(二)言論自由的保障基礎與範圍.....	78
(三)言論自由的保障主體.....	81
(四)言論自由的功能.....	81
(五)從言論自由衍生的通訊傳播自由.....	84
柒、學術自由.....	85
一、當人民遇到學術自由的侵害.....	85
(一)案例事實.....	85
(二)大法官的見解.....	85
二、人民的學術自由憲法保障.....	86
(一)學術自由的保障原由.....	86
(二)學術自由的保障範圍.....	86
(三)學術自由的保障主體.....	87
(四)學術自由的功能.....	88
捌、著作自由.....	92
一、當人民遇到著作自由的侵害.....	92
二、人民的著作自由憲法保障.....	92
(一)著作自由的保障原由.....	92
(二)著作自由的保障範圍.....	92
(三)著作自由的保障主體.....	93
(四)著作自由的功能.....	93
玖、出版自由.....	93
一、當人民遇到出版自由的侵害.....	93
(一)案例事實.....	93
(二)大法官的見解.....	94
二、人民的出版自由憲法保障.....	94
(一)出版自由的保障原由.....	94

(二)出版自由的保障範圍.....	95
(三)出版自由的保障主體.....	96
(四)出版自由的功能.....	96
拾、祕密通訊自由.....	99
一、當人民遇到祕密通訊自由的侵害.....	99
(一)案例事實.....	99
(二)大法官的見解.....	99
二、人民的祕密通訊自由憲法保障.....	100
(一)祕密通訊自由的保障原由.....	100
(二)祕密通訊自由的保障範圍.....	100
(三)祕密通訊自由的保障主體.....	100
(四)祕密通訊自由功能.....	101
拾壹、宗教自由.....	101
一、當人民遇到宗教自由的侵害.....	101
(一)案例事實.....	101
(二)大法官的見解.....	102
二、人民的宗教自由憲法保障.....	102
(一)宗教自由的保障原由.....	102
(二)宗教自由的保障範圍.....	103
(三)宗教自由的保障主體.....	104
(四)宗教自由的功能.....	104
拾貳、集會自由.....	109
一、當人民遇到集會自由的侵害.....	109
(一)案例事實.....	109
(二)大法官的見解.....	109
二、人民的集會自由憲法保障.....	110
(一)集會自由的保障原由.....	110
(二)集會自由的保障範圍.....	111
(三)集會自由的保障主體.....	112
(四)集會自由的功能.....	113
拾參、結社自由.....	114
一、當人民遇到結社自由的侵害.....	114
(一)案例事實.....	114
(二)大法官的見解.....	115

二、人民的結社自由憲法保障	115
(一)結社自由的保障原由	115
(二)結社自由的保障範圍	115
(三)結社自由的保障主體	117
(四)結社自由的功能	117
拾肆、生存權	118
一、當人民遇到生存權的侵害	118
(一)案例事實	118
(二)大法官的見解	118
二、人民的生存權憲法保障	118
(一)生存權的保障原由	118
(二)生存權的保障範圍	119
(三)生存權的保障主體	119
(四)生存權的功能	121
拾伍、工作權	123
一、當人民遇到工作權的侵害	123
(一)案例事實	123
(二)大法官的見解	123
二、人民的工作權憲法保障	124
(一)工作權的保障原由	124
(二)工作權的保障範圍	124
(三)工作權的保障主體	125
(四)工作權的功能	126
拾陸、財產權	128
一、當人民遇到財產權的侵害	128
(一)案例事實	128
(二)大法官的見解	128
二、人民的財產權憲法保障	129
(一)財產權的保障原由	129
(二)財產權的保障範圍	130
(三)財產權的保障主體	130
(四)財產權的功能	131
拾柒、權利救濟請求權	131
一、當人民遇到權利救濟請求權的侵害	131

(一)案例事實	131
(二)大法官的見解	132
二、人民的權利救濟請求權憲法保障	132
(一)權利救濟請求權的保障原由	132
(二)權利救濟請求權的保障範圍	133
(三)權利救濟請求權的保障主體	135
(四)權利救濟請求權的功能	135
拾捌、參政權	136
一、當人民遇到參政權的侵害	136
(一)案例事實	136
(二)大法官的見解	136
二、人民的參政權憲法保障	137
(一)參政權的保障原由與範圍	137
(二)參政權的保障主體	137
(三)選舉權	138
(四)罷免權	141
(五)創制與複決權	141
拾玖、應考試服公職權	143
一、當人民遇到應考試服公職權的侵害	143
(一)案例事實	143
(二)大法官的見解	144
二、人民的應考試服公職權憲法保障	144
(一)應考試服公職權的保障原由與範圍	144
(二)應考試服公職權的保障主體	144
(三)應考試服公職權的功能	145
貳拾、教育基本權	145
一、當人民遇到教育基本權的侵害	145
二、人民的教育基本權憲法保障	146
(一)教育基本權的保障原由	146
(二)教育基本權的保障範圍	146
(三)教育基本權的保障主體	148
(四)教育基本權的功能	148
貳壹、概括基本權	151
一、當人民遇到概括基本權的侵害	151