

法治與公民抗命

戴耀廷
香港大學法律學院副教授

法律的不同社會功能

- 一、賦與政府和規管正當性
- 二、分配及規限政府的權力
- 三、維持社會秩序
- 四、壓制或操控工具
- 五、維護社會的道德標準

法律的不同社會功能

- 六、提供讓公民合作的平台
- 七、解決紛爭
- 八、保障公民的基本權利
- 九、實踐公義
- 十、進行社會改革
- 十一、教育公民

以多層次的法治理論 去釐清 法律與公義之間的關係

法治

不同層次（或階段）

有法可依
有法必依
以法限權
以法達義

有法可依

- 一、普遍的(適用於所有人)
- 二、公開的(向人民公布的)
- 三、穩定的(修改不會太頻密)
- 四、確定的(不應含糊不清)
- 五、非追溯性的(規管在立法後所作的行為)
- 六、可行的(不會要求人們作出不可能的作為)
- 七、非任意的(不會賦與政府任意的權力)
- 八、平等的(所有人都受法律規管沒有特權)
- 九、符合社會價值的(與公眾的意願大體相符)

有法必依

- 法律規管大部份的人類行爲
- 社會秩序大體能維持
- 人們之間的紛爭是以法律及和平的方法解決
- 管治者內部的限權機制
- 官員的德行操守

以法限權

外在的限權機制:

- 一、憲法
- 二、行政
- 三、司法
- 四、政治
- 五、社會

以法達義

- 一、程序公義 (procedural justice)
- 二、公民權公義 (civil rights justice): 公民權利包括了民主選舉
- 三、社會公義 (social justice): 經濟資源分配及再分配的制度以能使滿足公民最基本的生活水平 (經濟權利)
- 四、商議性公義 (deliberative justice)

若法律未能體現公義，
可以用甚麼方法
去實踐公義呢？

公民抗命！

公民抗命是甚麼？

基本元素：

- 公開
- 蓄意
- 違法 (有限度)
- 真誠
- 基於公義 (不是爲了自己的利益而是爲了社會整體的利益)
- 抗爭行爲去改變不公義的制度

公民抗命是甚麼？

增強認受性的元素：

- 非暴力
- 自我犧牲
- 承擔罪責

公民抗命的種類

- 直接與間接
- 暴力與非暴力
- 道德性與政治性
- 公義性與政策性

公民抗命不是....

- 動亂
- 革命
- 挑戰認為是不合憲的法律
（即使是錯誤的，重點是行動的動機）

進行公民抗命的條件

- **察驗** 社會是否真的存在不公義
- 合理地透過所有 **現有合法途徑** 也未能把不公義改變
- **認真思考** 自己將要付出的犧牲計算社會將要付的代價
- 接受 **培訓** 以確保非暴力的精神
- 採取的措施須是 **符合比例**，儘可能減少對其他人的影響，但又可達成改變不公義的目的

公民抗命是違法，但仍可以是正當的？

- 對法律與公義之間的關係的理解
 - 公義是否高於地上的法律秩序？
 - 公民抗命能否促進公義？
- 公民抗命行動能否符合行動的條件？

反對公民抗命的理由

- 公民抗命藐視法律
- 公民抗命是自私的行為
- 公民抗命操弄法律
- 公民抗命違反法治
- 公民抗命違製造矛盾及仇恨
- 公民抗命並不需要，因已有途徑去改變不公義的法律
- 公民抗命不民主

如何才能令公民抗命成功？

- 要讓其他人 **知道** 及 **明白** 公民抗命所提出的公義訴求
- 要讓其他人（包括了政府內的官員）**同情**
- 要讓其他人（包括了政府內的官員）**支持**，並進而採取行動 **支援**
- 具體行動可能包括各類型的 **不合作** 行動

應如何看待公民抗命者？

- 他們是蓄意的違法者，故要受**更重的懲罰**
- 他們是違法者，故要**受懲罰**
- 他們的動機雖是真誠及利他，但仍是違法者，故仍要**受懲罰**，但會**尊重**他們（不阻止他們進行違法行爲、或不遣責他們、或甚至讚揚他們）
- 他們是真誠及利他的違法者，雖要受懲罰，但會因他們的良好動機而應有**減刑**，並會**尊重**他們
- 他們是真誠及利他的違法者，因他們的良好動機而應**免刑**，並會**尊重**他們

人有公民抗命的道德（不是法律）權利嗎？

- 公民抗命可防止制度不公義達崩潰的程度，實質上是保障了制度
- 公民抗命可促使制度走向更公義的境地
- 公民有責任不容忍極度不公義之事

參考

- Bedau, "On Civil Disobedience," (1961) 58 *Journal of Philosophy* 653-665.
- Cohen C., *Civil Disobedience: Conscience, Tactics and the Law* (1971).
- Dworkin R. , *A Matter of Principle* (1985), Chapter 4: "Civil Disobedience and Nuclear Protest."
- Farrar J. and Dugdale A., *Introduction to Legal Method* (1990), Chapter 1: The Nature and Functions of Law.
- Haksar V. "The Right to Civil Disobedience," (2003) 41 *Osgoode Law Journal* 407-26.
- Harris P., "The Nature and Moral Justification of Civil Disobedience," in Harris P. (ed.), *Civil Disobedience* (1989).

參考

- Lefkowitz, D., "On a Moral Right to Civil Disobedience," (2007) 117 *Ethics* 202-233.
- Peerenboom, R. "Varieties of Rule of Law," in Peerenboom, R. ed., *Asian Discourse of Rule of Law: Themes and Implications of Rule of Law in Twelve Asia Countries* (2004).
- Rawls J., *A Theory of Justice* (1971), Chapter VI.
- Tamanaha B., *On the Rule of Law: History, Politics, Theory* (2004), pp. 91-113.
- Thoreau H.D. , *Civil Disobedience* (1849).
- Zolo, D. "The Rule of Law: A Critical Reappraisal," in Costa, P. and Zolo, D. eds., *The Rule of Law: History, Theory and Criticism* (2007).