第一章

第一节宪法导论

一、宪法学的基本特征

- 宪法学是指以宪法现象为研究对象的一个法律科学。

人类最早的大学设置的学科:神学、医学与法学。法学中宪法学的出现是法律制度、法学知识体系的重大转型。

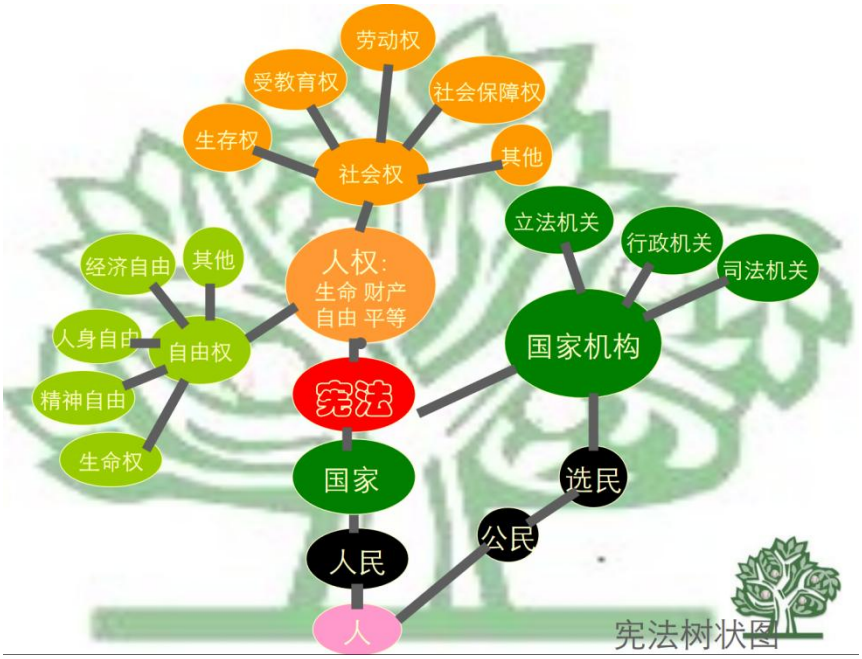
- 神学、医学与法学的关系。

神学(宗教学)讨论天人关系和灵魂问题，以解除人精神上的痛苦;医学解剖和研究人的生理疾患，以解除人肉体上的痛苦;法学调整人的社会关系，以解除其社会生活中的痛苦。比如，建于1837年的雅典大学最初的专业就是法学、医学和神学(宗教学)。这三大学科分别代表着当时自然科学、社会科学和人文历史传统的最高水平，为近代世界的转型发展做出了重大贡献。

- 宪法学的构成要素:

1. 宪法。作为国家根本法;作为国家共同价值观;作为规范的宪法。2. 学。知识与学术、学问。3. 宪法现象。社会现象、法律现象与宪法现象。宪法现象是具有宪法属性、并与宪法规范、宪法制度、宪法秩序密切相关的现象。 4. 法律科学。反映了作为社会科学和法学的性质。

- 宪法学的基本特征:



第一、宪法学的综合性

(一)内容的综合性

宪法学是研究各种宪法现象的性质与存在形式的高度概括的知识体系。

(二)研究方法的多样性

研究方法的多样性源于宪法学研究范围的广泛性及研究对象的的复杂性。

案例：深圳大运会情理高危人群；洞穴奇案；英国连体人手术分离案；克隆人与宪法；安乐死；朝鲜进行第三次核试验；

第二、宪法学的实践性

（一）宪法与政治

宪法是“政治的儿子，同时也是政治的父亲”？

国家的政治生活、政治实践莫不与宪法相关

案例：宪法宣誓；利比亚政治进程与“过渡时期宪法宣言”；利比亚危机与新宪法草案；埃及制定新宪法确保权力平稳过渡；

（二）宪法与公民生活息息相关

案例：青岛考生诉教育部案；乙肝歧视案；陕西安康镇坪县强制堕胎事件；学生的宪法权利

第三、宪法学的规范性

所谓规范性，意味着宪法学的研究主要是去探究主要体现在宪法文本中的宪法规范的规范目的和规范内涵，为宪法案件的判决提供依据。

宪法学的规范性体现在宪法规范和其他法律规范一样，拥有基本的法律规范构成要件。一般而言，**一个标准的宪法规范构成为：前提（假定）+ 行为模式+法律后果。**

例如：宪法第 45 条第一款。前提：出现了中华人民共和国公民年老、疾病或者丧失劳动能力的情况。行为模式：国家和社会应当提供物质帮助；国家应当发展为公民享受这些权利所需要的社会保险、社会救济和医疗卫生事业。法律后果：国家的不作为，将可能引发赔偿的责任。

案例：德国联邦宪法法院：《航空安全保障法》违宪无效

第四、宪法学的开放性

宪法学的根本任务是探究宪法规范，但这并不意味着宪法学是始于规范、终于规范的封闭体系。宪法学是开放的。

宪法学的开放性是对其他学科和其他知识体系的开放，是对社会现实合理性的开放。

开放性（一）：对其他学科的开放

法学经常必须让其他学科先表示意见，因为唯有透过他们才能确切说明：被建议的规定方式在不同的社会事实领域中将发生何等影响、在该当事物范围究竟有哪些可供选择的作法、有哪些可供抉择的手段、其各自的优缺点如何。研究法律政治的法律家必须由各该当学科寻找必要的资料、经验素材。”[德]卡尔拉伦兹著：《法学方法论》，陈爱娥译，五南图书出版公司 1996 年版

开放性（二）：对社会现实的开放

宪法学的规范性价值与现实性价值的协调。

宪法学不能只着眼于规范而无视现实。相反的，宪法学的研究是一个宪法规范与宪法实践的互动过程。

宪法面向社会实践的开放性主要体现为宪法的变迁。社会生活实践的不断变化给宪法的稳定性带来了挑战，为了适应这些不断产生的新问题，应对新的挑战，宪法自身必须具有开放性，必须在稳定性和适应性之间做出平衡，必须不断地进行适当的变迁。

二、宪法学的知识体系

广义宪法学--狭义宪法学

实质宪法学--形式宪法学

近代宪法学--现代宪法学

传统宪法学体系的两段论：

1. 人权理论
2. 国家机构

当代学者对宪法学体系的新探讨：

1. 宪法经济学等分支学科的出现。
2. 本国宪法学、外国宪法学和比较宪法学构成了宪法的综合知识体系。

三、宪法学的研究对象

宪法学以宪法现象为研究对象。(宪法不仅指宪法典，而且包括现实的宪法制度与具体运作过程)
宪法学研究对象的确定受不同历史阶段和不同文化背景的限制。
宪法研究对象包括宪法学的理论结构和实践结构。
宪法解释功能和宪法学的科学性。

四、宪法学的研究方法

基本研究方法（宏观研究方法）
1. 历史分析法　　2. 系统分析法 3. 比较分析法　 4. 综合分析法
具体研究方法（微观研究方法）
1. 功能分析 2. 实证分析 3. 规范分析 4. 价值分析 5. 宪法判例分析(注意我国宪法实践的“个案化”趋势)
我国宪法学长期被看做是“理论法学”，当宪法实践的“个案化”趋势出现时，传统的宪法理论缺乏准备。典型案例：齐玉苓案。

- 宪法判例

宪法判例是严格的概念，由宪法审判机关依据宪法规定和宪法原理，对受理的宪法案件中涉及的宪法问题，通过宪法判决所作出的一种司法判断。宪法判例是通过宪法判决表现出来的一种司法意义上的宪法规则。宪法判例是宪法理论与宪法实践的纽带。我国没有真正意义上的宪法判例，涉及宪法的素件最多只能称为“宪法事例”
参考书籍：韩大元主编《中国法事例研究》(一、二、三、四、五)，法律出版社。

- 研究宪法判例和宪法事例的方法：

应当把事件概要、判决和评论有机结合起来。
步骤:1. 认直阅读判例 2. 准确把握论据 3. 寻求宪法和相关文 4. 合理确定焦点:“独身条款”判决 5. 综合判断

五、宪法学的基本功能

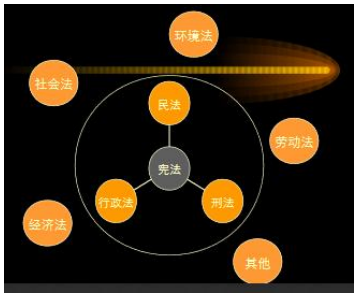
（一）宪法学是公民教育的基本内容与形式

（二）感受人的价值与尊严

保护人的尊严是宪法的核心功能。
目的王国中的一切，或者有价值，或者有尊严。一个具有价值的东西能被其他东西所代替，这是等价与此相发，超越于一切价值之上，没有等价物可以代替，才是尊严。”(康德著:《道德形而上学原理》，苗力田译，上海人民出版社 2007 年版，第 47-49 页。)
案例：深圳失足妇女游街；北京中小学生守则删除“见义勇为”；常州市启动中小学生命教育周活动；生命教育；不允许生孩子；死刑犯就刑前的采访；
宪法与公民教商。公民教育所要传播的首先是宪法的知识。每一个公民第要懂得自己在宪法中的地位，政府在宪法中的地位，自己与政府的关系。其次是法学的基本知识，再其次应该传播经济学、社会学、政治学、伦理学的基本知识，还有像环境保护这样的基本知识。正因为是基本的，它必须是最精要的，因此可以说它不但应是中国文化的，而且应是全人类文化的结晶。-李慎之
美国的公民教育。在美国，公民教育的主要价值和信念源于《独立宣言》和《美利坚合众国

宪法》，它所强调的正当程序、平等保护自由表达和公民参与也正是美国多数民众在长期的社会实践中形成的共识，是植根于自由、公平、公正、责任和义务、多元化、隐私权等价值基础之上。

（三）宪法学是整个法学知识体系的基础



(四)培养宪法思维。

(五)普及人类的宽容精神。

(六)增强国家决策的民主性与科学性。

案例：国际宽容日

思考题

1. 联系现实生活，谈一下学习宪法学的意义？
2. 谈一下宪法与其他部门法在学习方法上的区别和联系？
3. 如何理解宪法判例/宪法事例是联系宪法理论和宪法实践的纽带？
4. 列举一下你曾经阅读过的宪法学书籍？
5. 列举几个生活中有趣或重要的宪法现象。

第二节 宪法的概念

本节的教学目的、基本概念和学习方法

一、教学目的和基本要求

了解宪法学的基本概念与范畴，把握宪法的基本特性、分类、基本功能，正确认识宪法的基本特性；掌握法、法律与宪法的联系与区别。

二、基本概念

国家；社会；法律；宪法；宪政

三、学习方法

1. 历史分析的方法:从整体上把握宪法概念内涵的历史演变以及更好的理解为什么宪法是实现民主价值的基本形式。
2. 比较分析的方法：比较中外宪法概念所指内涵的异同与文化的差异性。
3. 规范分析的方法：结合宪法文本有助于从规范的角度认识宪法的特性，从具体规范制度中了解宪法与民主、宪法与法治的关系。
4. 案例分析方法:通过对现实生活中宪法案例的分析和探索，丰富宪法内容，揭示蕴含在宪法案例中的基本宪法原理，加深对宪法的理解。

思考题：

1. 结合生活中的事例说明宪法在社会生活中发挥的作用，如何理解宪法与法律的关系(联系与区别)？
2. 宪法对人类生存与发展带来什么样的影响？

3. 如何认识“宪法 是法律的法律”？

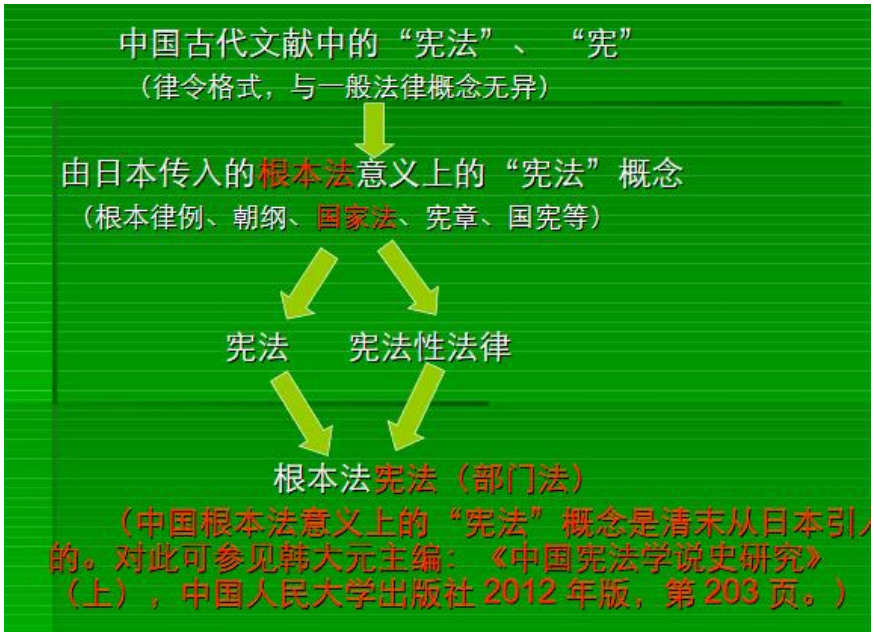
4. 熟悉宪法的序言，并分析序言的最后一段。

一、宪法的词源

(一)西方国家宪法语词的演变



（二）中国宪法词源的演变



二、宪法的概念

(一)宪法的概念

宪法是确认一国民主制度，通过规范控制国家权力以保障公民权利，具有最高法律效力的国家根本法。

四要素:**民主、控制、保障、根本法**

(二)宪法与政治

作为政治制度的基础的宪法。

作为政治活动的限制的宪法。

(三)宪法概念的存在形式

价值意义上的宪法;文本意义上的宪法;生活规则意义上的宪法;，文化意义上的宪法。

1、价值意义上的宪法

不管是文本中规定还是没有规定、如何规定的，只要人类还要生存下去，为了维护人类尊严，

人的体面的生活，有质量的生命，就必须有宪法。它不是规则意义上的，而是一种价值形态的。

2、文本意义上的宪法

我们学习宪法、研究宪法的时候，往往是拿着文本来说话的，文本里面包含着一种宪法，那么它的宪法是表明了一种规则的种宪法的概念。当法官或者宪法委员会的委员，或者最高法院的法官们、美国最高法院的法官们，*用宪法作出判断*的时候，他们那里的宪法概念就是规则意义上的。

3、生活规则意义上的宪法

对民众来说，按照通俗的讲法，价值形态的宪法、文本意义上的宪法也许离他的生活是比较远的。由于每个人的生活背景不一样，对宪法的需求不一样，那么他不一定真正感受到一种文本上的或者价值意义上的宪法，但是生活中的宪法的主体是老百姓、公民，因此他最有资格判断宪法是什么。当宪法给他们带来一些利益，而且通过这个宪法的实践活动，他们感受到宪法为他的作为人的尊严发挥作用的时候,这样意义上的宪法的概念就存在于公民的生活当中了。

限制国家

“尽管在不同的国家，立宪主义的实质内容和结构机制有着不少的差异，但是立宪主义的核心理念一通过一部高级法的实施来控制公权力—仍然为当下所有的立宪政府所宣告”

Richards. Kay, American Constitutionalism, in Constitutionalism (Larry Alexander, ed.,Cambridge University Press. 1998), p16。

4、文化意义上的宪法

宪法这个概念应该是一个综合性的概念，它不仅仅是个法律的概念，同时也是政治的概念，它不仅仅是一种经济的概念同时也是文化的概念。这个综合意义上的宪法概念，我把它称之为文化意义上的宪法概念。

宪者，限也！ 控制国家是宪法的基本理念。

补充：宪法和宪政

宪政以宪法为基础，是对宪法的贯彻和落实。宪政的要素：1）有宪法 2）法治是宪政发展的结果。法治的发展必然丰富宪政的内容。3）**宪政保护理性的判断 4）人权保障是宪政最高的价值、最重要的价值**

法治 VS 法制

法制指的是静态的法律制度，有法制并不一定保障民主自由。法治指的是动态的法律实现。

三、宪法的特征

(一)宪法与法的共性

“宪法是法”法是由国家制定和认可的，由国家强制力保障实施的规范的总和。宪法是法的组成部分与基础。如何理解宪法是法的基础?

区别：法与法律、法与法治、法与法制、法律与法规、法律与习惯

- 核心概念的分析方法——以“法律”为例

在中国宪法文本中，“法律” -词在有效宪法文本中出现 82 次。“法律” 一词在不同语境下具有不同含义，共有以下几种情形:

1、以法律的形式”、“ 法律效力”(in Legal Form , Legal Authority)

宪法《序言》第 13 段:本宪法以法律的形式确认了中国各族人民奋斗的成.....具有最高的法律效力。”这里的“法律”实际上是从法的一般特征的 角度来使用的。实际上就是确认了宪法是一种法律，具有法律的一般特征。

2.宪法和法律”、“ 宪法、法律”(the Constitution and the Law, the Constitution

and the Statutes）这又分两种情况:

A.与行政法规连用

如宪法第5条第3款规定，“一切法律、行政法规和地方性法规都不得同宪法相抵触。”这里的法律只能是指全国人大及其常委会制定的法律——形式性法律。

B、不与行政法规连用

“例如，宪法第5条第4、5款规定，“一切违反宪法和法律的行为，必须予以追究。任何组织或者个人都不得有超越宪法和法律的特权。”这里的“法律”是从立法体系的角度来说的，是除宪法以外的中国所有的实质性法律，包括行政法规、地方性法规等。宪法和法律”就代表了中国整个的立法体系。

3.“依照法律规定”，“依照法律”，“依照.....法律的规定”（in Accordance with the L aw、According to L aw!）

这三种情况中的“法律”，是从立法体系这一实质意义上来使用的。这里的法律包括宪法、形式意义上的法律、行政法规、地方性法规等。

4.“由法律规定”，“.....以法律规定”，“除法律规定”（Be Prescribed by Law）

这是一种非常明确的宪法委托。宪法委托的只是“法律”，而且只是由全国人大及其常委会制定的法律，即形式意义上的法律。行政法规、地方性法规等均不得对此加以规定。

5. “遵守.....法律”（Abide by the Law)、“受法律的保护”（Protect by the Law）

这三种情况中的“法律”，是从立法体系这一实质意义上来使用的。这里的法律包括宪法、形式意义上的法律、行政法规、地方性法规等。

案例：齐玉苓案件，不宜援引宪法做论罪科刑=不得适用宪法裁判？对《宪法》第126条中的“依照法律”的理解。

- 宪法是法

几种说法:1.“宪法是治国安邦的总章程。2,“宪法是政治纲领，不是法律”3.“宪法也是法。4.“因宪法没有制裁性，故不是法律”5.“违法/犯罪可怕，违宪不可怕”6.“中国宪法经常修改，没有稳定性”。7.“中国宪法没有牙齿，不能发生法律效力”

- 宪法是法

法是什么?“由国家制定和认可的，由国家强制力保障实施的规范的总和。”宪法同样具备法的这些属性。

- 法律规范与宪法规范

法律规范的基本结构是:假定——处理——制裁。宪法规范的逻辑结构也是一样的，但宪法条文往往不能完整表现三个要素。

- 宪法规范的制裁要素

宪法规范并非不具备制裁要素。违反宪法规范同样要产生法律后果和具体惩罚。这种法律后果不同于具体的民事责任或者刑事责任，而是“违宪责任”。

(二)宪法与法的区别

1.内容的根本性。

宪法规定的是国家的性质、社会制度、经济制度、文化制度、国家政权组织形式、公民的基本权利等内容。

我国宪法序言规定:“本 宪法以法律的形式确认了中国各族人民奋斗的成果，规定了国家的根本制度和根本任务， 是国家的根本法。”

什么是根本性内容?不同宪政理念、历史传统和时代背景下对根本性内容的理解很不相同。

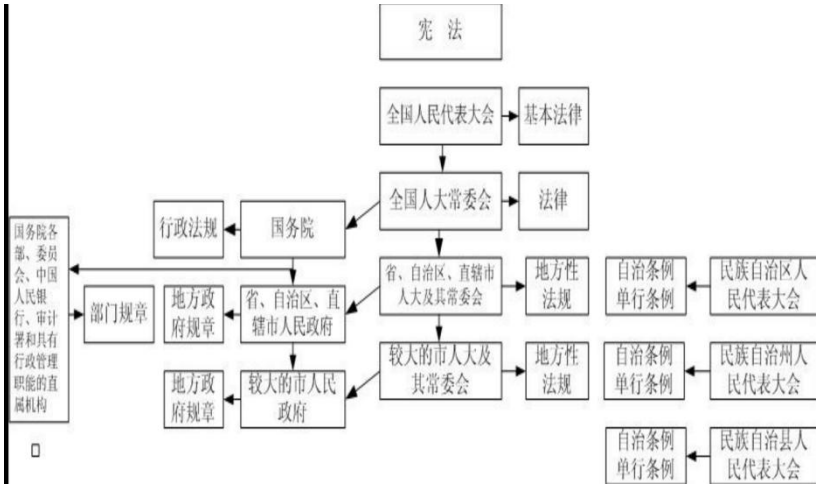
我国宪法有对国家阶级性质的规定，还有大量关于经济制度的规定。

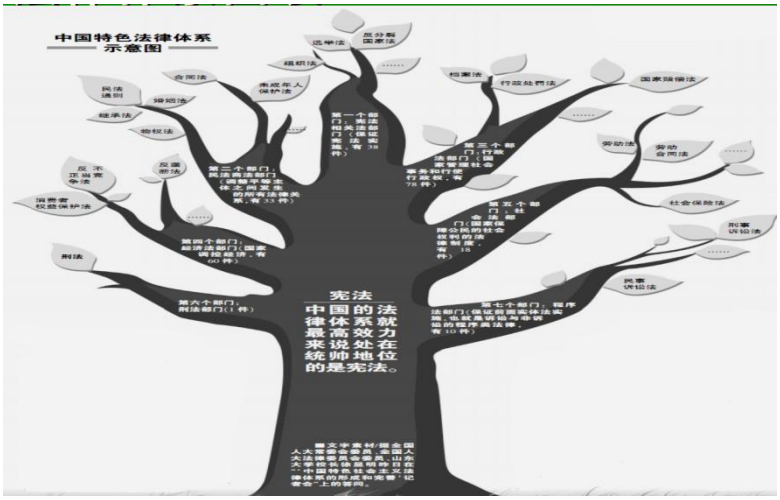
2. 制定和修改程序的特殊性。

见-宪法的变迁

3. 法律效力的最高性。

1）. 宪法是立法的依据与基础。





2）. 宪法是一切组织和个人活动的最高行为准则。

3）. 任何法律不得同宪法相抵触。

4）. 违宪的法律是无效的。

5）. 一切违宪行为追究“违宪责任”

宪法是“法律的法律”，违宪的法律是无效的。

宪法效力的最高性。

我国宪法文本中的法律表述与分析:形式意义法律与实质意义法律。

4. 实现民主的基本形式。

四、宪法的分类

(一)传统的宪法分类

1. 成文宪法与不成文宪法

2. 钦定宪法、民定宪法与协定宪法

3. 刚性宪法与柔性宪法

(二)现代的宪法分类

根据性质的分类;根据存在形式的分类;根据宪

法规范与现实关系的分类等。
1、根据宪法概念的性质
通常分为社会学意义上和法学意义上的宪法概念。
2、根据宪法的存在形式
维尔在《现代宪法论》一书中提出如下几种分类:成文宪法与不成文宪法、刚性宪法与柔性宪法、优越宪法与从属宪法、联邦宪法与单一制宪法、权力分立型宪法与权力融合型宪法,共和制宪法与民主制宪法等。
3 根据宪法与现实关系
独创宪法与模仿宪法
意识形态宪法与意识形态中立宪法
规范宪法与名目宪法

五、宪法的功能

(一) 宪法发挥功能的基本条件

1. **宪法的正当性:**宪法应当是符合社会发展客观要求的，为社会公众所普遍认可和乐于服从的。(什么 是正当性、合理性、合法性、合宪性?)违宪审查制度中会进一步说明
2. **社会成员的宪法意识**:社会成员要形成对宪法的信仰，尊重宪法、信任宪法。

(二) 宪法的具体功能

1. 确认功能:确认与规定有何区别?确认已经有的，规定并不存在的。
宪法的确认功能 1）. 确认经济基础。2）. 确认国家权力的归属。3）. 确认法制统一的原则。4）. 确认社会共同体的基本价值目标与原则。
确认功能是宪法将历史形成的制度以及社会共同体业已形成的普遍价值通过根本法的形式规定下来。确认功能不是通过规范上的安排去引导社会现实的变迁，而是将已经形成的社会现实予以规范化。例如: 宪法第 1 条、第 2 条。
2. 保障功能:对民主和自由两项基本价值的保障。民主与自由有冲突吗?
宪法中规定了大量的公民基本权利。宪法第 31 条--宪法第 51 条的规定:公民的平等权;选举权与被选举权;言论出版、集会、结社、游行、示威的自由宗教信仰自由;人身自由;人格尊严;通信自由和通信秘密:
案例: 黄老汉手持宪法抵制强拆; 广东省国家通用语言文字规定涉嫌禁止方言播音引争议事件;
3. 限制功能:对国家公权力的限制。限制与保障有何关系?
授权即限权!规范和控制国家权力的运行是宪法的基本理念!
案例: 18 大以后的反腐
4. 协调功能:利益多样化与利益的平衡
在一个社会中存在着大量的利益冲突。不同的阶层、不同的经济利益集团、不同的地域、不同的民族、不同的宗教、不同的种族之间都会有不同的利益。宪法是协调这些利益冲突的最终手段。
案例: 金山诉 360 引发微博言论自由之争; 任建宇因网络发帖被劳教事件; 哈尔滨的小姐培训班;

本章学习提示

一、教学目的和基本要求

了解宪法历史的发展进程;从历史中感受宪法,在宪法中了解历史;正确认识宪法发展与社会各种因素的综合关系;把握宪法的历史分析方法。

二、基本概念

《中华民国临时约法》;《中华民国宪法》;共同纲领; 1954 年宪法; 1982 年宪法;宪法修正案

三、本章的主要问题

1. 台湾地区现行有效的中华民国宪法，而大陆早已将此法废除，应该如何平衡?
2. 人类为什么需要宪法?
3. 宪法是如何产生的?
4. 宪法产生的规律、基本背景

1）经济上的市场经济萌芽 2）政治上的独立政治力量 3）文化上以人文为中心的人文形态 4）思想上民主自由平等的启蒙 5）立法技术上的完备

5. 不同国家的宪法有没有可比性、公共性?
6. 中国社会结构和中国宪法传统之间的关系?
7. 现行宪法与改革开放之间的关系?
8. 人体解剖与宪法的关系?

四、基本方法

历史分析法、比较分析法、规范分析法

第二章宪法的历史

第一节中华人民共和国成立前宪法史

一、清末立宪活动和宪法

五大臣考察各国宪政与预备立宪。参看考察；拜访宪政名家；搜集政治类图书和资料；

- **《钦定宪法大纲》（ 1908 年)(光绪三十四年八月初一颁发)**

内容:1、“君上大权” 和“臣民权利义务”2、“大清皇帝统治大清帝国万世一系，永世拥戴”;3“君上神圣尊严，不可侵犯。”

地位与性质:《钦定宪法大纲》并不是一部真正意义上的宪法，它是关于拟定宪法条文的原则或者纲要的规定，不具有实际效力。是在中国社会发展的特定背景下，清朝统治者用另种方式继续维持其专制统治的工具以列举的方式规定了君主的权力范围,对君主权力起到一定牵制作用;在历史上第一次前所未有地规定了臣民的基本权利和义务，体现了宪政精神对封建主义的冲击。

- **《重大信条十九条》（ 1911 年)**

1、规定大清帝国之皇统万世不易;皇帝神圣不可侵犯。

2、对皇帝的权力作了较大限制。

3、增加了国会的权力。

4、限制皇室的参政权。

5、没有规定公民的基本权利和自由。

《重大信条》是在武昌起义后，清政府大势已去的情况下，抛出的“急切挽救之方”。其在内容上比《钦定宪法大纲》有重大“让步”，但又要维护封建皇帝的尊严和地位神圣不可侵犯，是矛盾的统一体。

二、中华民国立宪活动和宪法



❖ **《中华民国临时约法》**

1912 年 3 月 11 日。《临时约法》是辛亥革命推翻清政府后，孙中山将大总统职位交与袁世凯之前通过的。其重要目的是制约袁世凯。主要内容:主权在民的原则;分权式的政权组织形式;人民的基本权利和自由;严格的修宪程序。《临时约法》是中国第一部【资产阶级性质】的宪法，也是中国第一部近代意义的宪法。

《中华民国约法》1914 年 5 月 1 日“袁记约法”，确认了总统制为中华民国的政治体制，使袁世凯的个人独裁合法化，为袁世凯复辟帝制铺平了道路。

❖ **《中华民国宪法》**（1923 年）曹琨与“贿选宪法”。中国宪法史上第一部【正式】宪法。《中华民国宪法》1946 年。

孙中山的“军政’、“训政’、”宪政”三时期说与《中华民国训政时期约法》（1931 年 5 月 12 日）

《中华民国宪法草案》（“五五宪草”）《中华民国宪法》（1946 年）与孙中山的五权宪法”理论。

中国政治现代化进程三阶段说--孙中山将中国政治现代化进程分为三阶段:

1. 军政时期，以武力扫除一切建立民国的障碍，奠定民国基础;
2. 训政时期，督率国民建立地方自治;
3. 宪政时期，国民选举代表、建立宪法委员会，创制宪法。

【训政】训政“训政”的出现是以孙中山将人群分为三大类的:先知先觉、后知后觉、和不知不觉为基础的。中华革命党的建立不仅标志孙中山开明专制主义思想的发展，而且也是对其三种人分类的说明。随着中华革命党的建立，所有人都必须成为孙中山这个先知先觉的服从者和支持者。“训政”理论与个人独裁或者一党独裁之间有着某种必然联系。

【五权宪法】五权宪法是孙中山首创的宪法理论。立法权、司法权、行政权、弹劾权、考试权。孙中山在参考美国立法、行政、司法“三权分立”的基础上，又增加了两权——监察权和考试权。这两权的增加来自对中国历史的考察。科举考试是中国封建政治的支柱之一，而御史制度是中国封建制度里不多见的监督制度。孙中山以此二制度是中国古代政治的优良遗产，故而纳入他对国家权力架构的设计。但是，孙中山并未真正参透“分权制衡”的精髓，故而五权宪法理论并非一种真正的分权理论。从中华民国宪法的实践来看”监察”和“考试”两权也基本上是虚置的，并未成为与立法、行政、司法三权并列的权力。台湾仍旧实行五权宪法。

第二节中华 人民共和国成立后宪法史

共同纲领——54 宪法——75 宪法——78 宪法（79、80 年两次修改）——82 宪法（88、93、

99、04 年修改、18 年修改）

❖ 一、共同纲领

《中国人民政治协商会议共同纲领》1949 年 9 月 29 日通过;在建国初期起到了临时宪法的作用。为 1954 年宪法奠定了基础。

1）刚刚建立 2）全国人民代表大会，无法实行普选 3）需要探索国家如何治理的经验

❖ 二、1954 年宪法

新中国第一部宪法，毛泽东与五四宪法。

三、1975 年宪法

基本特征:推崇领袖权威和个人崇拜;国家权力深入到社会的一切方面;文化大革命开始后，采取所谓的“大民主”形式。

七五宪法是对五四宪法的践踏，它只具有政治象征意义，领袖居于宪法之上，这与现代宪法理念所追求的宪法之.上、一切公权力均来源于宪法、一切组织或个人均受制于宪法的规则，有着极大的差距。

四、1978 年宪法

拨乱反正中的过渡性宪法。仍然具有较为浓厚的“无产阶级文化大革命”极“左”的色彩。

❖ 五、1982 年宪法

1982 年宪法继承和发展了 1954 年宪法的精神和内容，对 1978 年宪法进行了全面修改。

八二宪法是我国现行宪法。八二年宪法是我国建国以来最完善的宪法。八二宪法经历了四次局部修改。

■ 82 年宪法的新发展。

1. 宪法结构的发展。1982 年宪法在结构上与前几部宪法相比较，有以下三方面的发展变化:(1)将《公民的基本权利和义务》置于《国家机构》之前;(2) 恢复国家主席的设置;(3)增设中央军事委员会。

2. 宪法规范的发展。

其规范性与前几部宪法相比较，特别是与 1975 年宪法、1978 年宪法相比较，应当说有大大加强。其主要的表现是:(1)条文数量大大增加。(2)条文结构合理。(3)条文表述严谨。(4)用语更法律化。

3. 宪法制度的完善

- 1988 年修宪内容

1988 年 4 月 12 日七届全国人大一次会议通过了《中华人民共和国宪法修正案》第一-条和第二条。背景:改革开放的深化。两项内容:(1)增加规定私营 经济的地位;(2)土地的使用权可以依照法律的规定转让。

- 1993 年修宪内容

1993 年 3 月 29 日八届全国人大一次会议通过了《中华人民共和国宪法修正案》第三条至第十一条。其主要内容是:(1)增加规定我国正处于社会主义初级阶段。这一判断是所有法律和政策制定的出发点。(2)“国营经济” 一律改为“国有经济”(3)计划经济改为市场经济。(4)“农村人民公社”改为“农村中的家庭联产承包为主的责任制”。(5) 县级人大的任期由三年改为五年。

- 1999 年修宪内容

(1)增加规定了作为指导思想的“邓小平理论”。 (2)增加规定“中华人民共和国实行依法治国，建设社会主义法治国家”。(3)将社会主义基本经济制度改为“以公有制为主体、多种所有制经济共同发展”;将实行各尽所能、按劳分配的原则改为“坚持按劳分配为主体、多种分配方式并存的分配制度”。(4)将农村中的家庭联产承包责任制为主改为“农村集体经济组织实行家庭联产承包经营为基础、统分结合的双层经营体制”(5)将个体经济和私营经济为社会主义公有制经济的补充改为“个体经济、私营经济等非公有制经济是社会主义市场经济的重要组成部分”。(6)将反革命的活动改为“危害国家安全的犯罪活动”。

- 2004 年修宪内容

(1)在指导思想部分增加了“三个代表”重要思想; (2)在物质文明、精神文明的基础.上增加了“政治文明”; (3)在爱国统一战线部分增加了“社会主义建设者”; (4) 将“国家保护公民合法财产的所有权”改为“公民的合法的私有财产权不受侵犯”;(5)增加了对私有财产的征收和征用及相应的补偿的规定;(6)增加了国家建立和健全社会保障制度的规定;(7)将对非公有制经济形式的政策由原来的“引导、监督和管理”改为“鼓励、支持和引导，依法进行监督和管理”; (8)在公民基本权利和义务部分增加规定“国家尊重和保障人权”;(9)将“戒严”改为“紧急状态”;(10)在国家主席的权能部分增加了“进行国事活动” 的规定;(11)在全国人大代表的组成部分增加了“特别行政区”; (12)将乡级人大的任期由原有的 3 年改为 5 年; (13)在国家象征部分增加了“国歌”。

修改的方式:这四次修改都属于局部修改，而且采用了宪法修正案方式。修改的内容:这四次修改都采取了审慎的态度，在大改、中改和小改三个方案中采用了小改的方案。对于一些必须变动的条款进行修改，而对于认为可改可不改的条款则没有进行修改。这种改法的优点是避免宪法内容的大幅度变动。

- 2018 年修宪内容

■ 82 宪法修改的原因

全面修改宪法，而不是制定新的宪法。

1）执政党的执政理念变化，特别是对国家和社会关系的重新调整，从阶级斗争为纲转向以经济建设为中心。

2）中国社会结构和社会关系的变化，领导体制、不同阶级、不同阶层，整个社会价值观的变化。

3）减少社会冲突，由于 78 年宪法存在指导思想的错误，局部的修改无法减少社会冲突。

4）78 年改革开放，要想获得合理性，只能通过修改宪法，让其获得合理性。

■ 为什么 82 宪法，以 54 宪法为基础?

1）78 年宪法存在严重的指导思想错误问题，根修改 82 宪法的指导思想根本对立。

2）78 宪法只规定全国人大修改法律，但并未做具体固定，例如：表决程序。54 宪法对此有规定，为了保障修仙的合法性，只能依照 54 宪法

3）82 宪法是全面的修改，确定寻找修宪的民主基础时，主要学习了 54 宪法的精神，把领导和群众、中国和外国相结合，既有民主又有集中，使得宪法草案的讨论获得广泛的民主基础，受到民主的支持。78 宪法没有可借鉴的群众基础。

■ 1982 年宪法的影响与中国法治发展

1. 1982 年宪法给我们生活带来了什么?

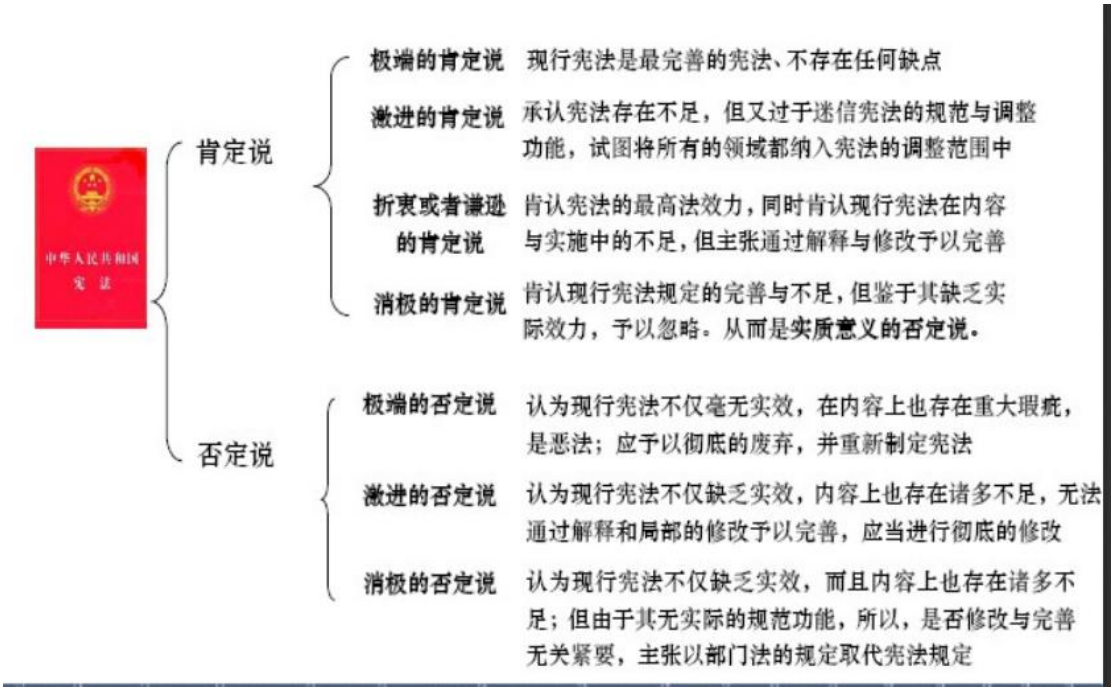
理念的变化:人文精神

价值的变化:人权概念

体制的发展:权力的合理组织

生活的变化:作为生活规则的宪法

2. 如何对待 1982 年宪法?



忽视宪法文本的危害

1. 宪法权威受损
2. 缺乏规则意识
3. 共同体价值认同的缺失
4. 宪法与部门法关系的不协调
5. 法学教育的影响

➢ 拓展

法的产生，起于刑，先有国家后有法

精神信仰的缺失、缺乏社会的共识，几社会共识的凝聚需要宪法发挥作用。

比较法：英国的宪法是世界上第一部宪法，是妥协的产物，是不成文的。美国的宪法是世界上第一部成文宪法。1791 法国的宪法是欧洲大陆第一部成文宪法，1789 人权宣言。

宪法历史阶段：18c 末-20c 初 世界范围内的普及时期；一战—二战 宪法的社会化普及；二战—现在，宪法的民主化时期。对二战以后宪法发展的具体划分：80 年代，发展平稳，90 年代，宪法的公共性加强；21c 宪法总体上出现四个趋势，1）宪法价值的生活化 2）宪法形式的多元化 3）宪法结构的的复杂化 4）宪法理念的社会化。

本方的教学目的:概念和方法

一、教学目的和基本要求

把握宪法的基本原则的内涵及其历史演变，了解不同国家宪法基本原则的异同，正确认识宪法基本原则在宪法规范中的具体体现。

二、基本概念

国家权力;人民主权；基本人权；权力分立;单一制

三、学习方法

1. 历史分析的方法:从整体. 上把握宪法基本原则内涵的历史演变。
2. 比较分析的方法:比较中外宪法宪法基本原则内涵的异同与文化的差异性
3. 规范分析的方法:结合宪法文本中，熟练掌握宪法基本原则在文本中的规范体现。
4. 案例分析方法:通过对现实生活中宪法案例的分析和探索，揭示宪法案例中的基本宪法原理，加深对宪法的理解。

四、思考题

1. 宪法修正案中增加关于人权的规定有什么重要意义?
2. 结合刑事诉讼法的修改，说明宪法基本人权原则在社会生活中如何发挥的作用?
3. 联系所学知识，思考我国省、自治区、特别行政区之间地位的差异?
4. 结合人民主权原则，谈一下对选举法修改的认识?

第四章宪法的指导思想与基本原则

第一节宪法的指导思想

一、宪法指导思想的概念

宪法指导思想:制定或修改宪法时确定宪法的方向和基本原则的理论基础和基本价值趋向，是宪法的灵魂。

(1) 决定宪法的基本原则和基本发展方向。

(2) 影响国家的经济发展、政治稳定和社会和谐。

(3) 决定和影响其他法律的内容和整个法律体系的发展。

(4) 决定和影响文化教育和思想道德的发展方向。

二、我国宪法指导思想的发展

(1) 1982 年宪法修改:四项基本原则。

(2) 1993 年修宪建议中提出“中国特色社会主义理论”。

(3) 1997 年邓小平理论的确立和宪法的规定。

(4) 2004 年宪法修改:三个代表重要思想作为国家的指导思想。

(5) 指导思想的发展与完善:通过宪法实施和实践，实现宪法指导思想，
用宪法规范的表述使之具有权威性、规范性与可操作性。
指导思想是一个发展完善的过程。

第二节宪法基本原则的概念

一、宪法基本原则的界定

宪法的基本原则就是指通过宪法规范所体现的宪法内容、基本标准、基本准则或者基本界限。

二、宪法的共同基本原则

1.人民主权
2.基本人权
3.权力制约
4.法治原则
各国因其历史文化背景的不同，有各自不同的特有原则。
宪法基本原则指导其他法律基本原则。
行政法原则：合法、合理、比例原则、信赖保护原则，其基础是宪法上的人权保障原则。
民法原则：平等、合法、绿色、诚信、公序良俗原则，
婚姻家庭法原则：婚姻自由、一夫一妻、男女平等原则。
刑法原则：罪刑法定、罪责刑相适应原则

第三节人民主权原则

一、人民主权原则的界定

人民主权原则又称为“主权在民”原则，是指国家的权力属于人民，为人民所有，来源于人民。

二、让.布丹与卢梭的相关论述

布丹关于主权的论述
卢梭关于人民主权的论述
布丹认为主权是在臣民之上，不受法律节制的最高权力。主权拥有者，除了上帝的旨意和自然法之外，任何人的法律都可不必遵守，因为法律是由主权所创造的。主权拥有者不必然是君主也可能是国会。主权包含了有设立官署和规定其职务的权力;立法和废法的权力;宣战与媾和的权力;接受请愿的权力;生杀之权力等。
让·布丹《论共和六书》主权的六大特点:
(一)主权是国家的最高权力(supremacy);(二)主权具有不受限制性(Unlimitation);(三)主权的永久性(perpetuality);(四)主权具有普遍性(universality);(五)主权的不可分割性(undivisbllity);(六)主权的不可让予性(inalienability)。
卢梭 《社会契约论》
我设想，人类曾达到过这样一种境地，当时自然状态中不利于人类生存的种种障碍，在阻力上已超过了每个个人在那种状态中为了自存所能运用的力量。于是，那种原始状态便不能继续维持;并且人类如果不改变其生存方式，就会消灭。然而，人类既不能产生新的力量，而只能是结合并运用已有的力量;所以人类便没有别的办法可以自存，除非是集合起来形成一种力量的总和才能够克服这种阻力,由一个唯一的动力把它们发动起来,并使它们共同协作。这些条款无疑地也可以全部归结为一句话，那就是:每个结合者及其自身的一切权利全部都转让给整个的集体。结合的行为包含着一项公众与个人之间的相互规约;每个个人在可以说是与自己缔约时，都被两重关系所制约着:即对于个人，他就是主权者的一个成员;而对于主权者，他就是国家的一个成员。
主权者既然只能由组成主权者的各个人所构成，所以主权者就没有、而且也不能有与他们的利益相反的任何利益;因此，主权权力就无需对于臣民提供任何保证，因为共同体不可能想要损害它的全体成员;而且我们以后还可以看到，共同体也不可能损害任何个别的人。

三、人民主权原则在我国宪法中的体现

1. 宪法明确确认人民主权原则

宪法第 1 条规定:“中华人民共和国是工人阶级领导的、工农联盟为基础的人民民主专政的社会主义国家。”宪法中虽然没有出现“人民主权”的概念，但人民主权原则的含义已经非常明确。

2. 宪法规定了人民主权原则实现的基本途径和方式

宪法第 2 条:人民行使国家权力的机关是全国人民代表大会和地方各级人民代表大会。

人民依照法律规定，通过各种途径和形式，管理国家事务，管理经济和文化事业，管理社会事务。

3、宪法规定了公民的基本权利和自由

宪法第二二章:公民的基本权利和义务平等权;政治权利(选举权与被选举权;言论、出版、结社、集会、游行、示威自由);宗教信仰自由;人身自由(生命权;住宅权;通信自由);社会经济权利(财产权;劳动权;休息权社会保障权);文化教育权利(受教育权;文化权利);监督权与请求权;特定主体的权利(妇女;儿童;残疾人;华侨、归侨和侨眷)。

第四节基本人权原则

引论----典型事例:

1、东莞警方绳牵卖淫女游街;

2、上海市交通执法大队钓鱼执法。

一、人权的概念及起源

人权是人之为人的权利，是作为人应该享有的自由或资格。人权最初是从道德权利中发展起来的，人权作为道德权利，具有超国家性与超实定法的性质。

自然权利学说

法国 1793 年《人权宣言》

美国 1776 年《独立宣言》

二、基本人权原则在我国宪法中的体现

1. 宪法第二章“公民的基本权利和义务”

2. 2004 年宪法第二十四条修正案:宪法第三十三条增加一款，作为第三款“国家尊重和保障人权。

3. 宪法与国际人权条约

宪法高于条约

三、基本人权原则的效力

（一）基本权利作为主观权利。

基本人权原则要求直接受害者有权向法院请求司法救济。

（二）基本权利作为客观法则

基本人权原则要求国家要致力于建立和维持一种使每个人的权利得到尊重的法律秩序。

1. 要求国家机关的设置要以保障人权为目的。

2. 要求国家机关的行为要以保障人权为出发点。

8 个民主党派的知识；中国社会的十大阶层；

第五节权力制约与监督原则

一、权力制约与监督原则的含义

权力制约与监督原则是指在人类社会发展到现阶段还需要国家权力存在并发挥重要作用的情况下，基于人性和国家权力的特性，宪法中必须设计各种制度和方法以控制国家权力的范围和行使，避免其滥用，保障公民权利。

二、洛克与孟德斯鸠的分权学说

1. 洛克《政府论(下篇)》
2. 孟德斯鸠《论法的精神》立法、司法、行政

孙中山五权理论：立法司法行政、监察、考试

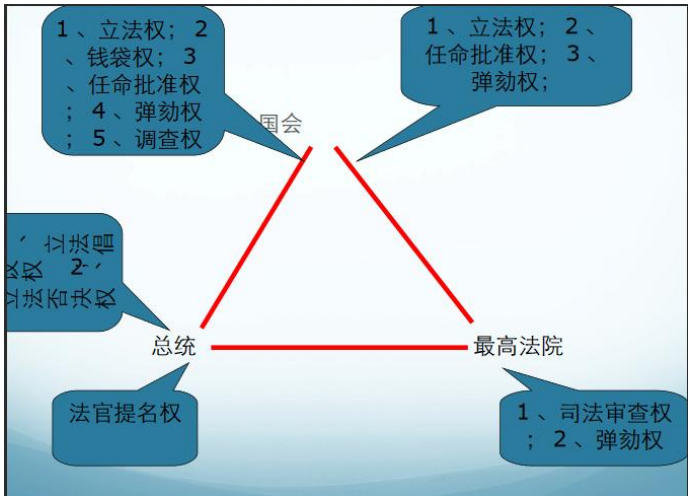
三、分权制度的三种类型

●英国型:议会内阁制

美国型:总统制

法国型:半总统制半议会制

■美国分权制衡的基本关系图



四、权力制约与监督原则在我国宪法中的体现

1. 人民对国家权力的监督
2. 公民对国家机关和国家工作人员的监督
3. 国家机关之间的制约;宪法第 135 条
4. 国家机关自.上而下的监督

第六节单一制原则

一、单一制原则的含义

国家结构形式:国家整体与其组成部分之间的相互关系。

单一制和复合制

单一制:是指国家由若干不具有独立性的行政单位或自治单位组成，各组成单位都是国家不

可分割的一部分的国家结构形式。
复合制:是指国家由两个或者两个以上的具有某种独立性的成员单位(邦、州、共和国等)联合组成的联盟国家或者国家联盟的国家结构形式。
中国实行单一制的国家结构形式
单一制与联邦制的对比
1）国籍 2）宪法数量 3）对外关系
邦联制：军和国、政和国
邦联制对比联邦制
单一制和联邦制逐渐趋同。
从宪法的角度看历史，从法律的角度看历史，从其他学科角度看历史。
实行单一制的原因：
1）历史原因：中国历史上实行单一制时间比较长。
2）民族原因：民族分布大杂居、小聚居。
3）国防角度，单一制有利于加强边防统治，防止侵略
4）协调发展，利于经济政治文化协调发展
5）国际上，苏联崩溃的原因。
6）国内，台湾问题。
为什么要实行联邦制：民族问题、分裂问题

二、民族区域自治

民族区域自治是指在中华人民共和国范围内，在中央政府的统一领导下，以少数民族聚居区为基础，建立相应的自治地方，并设立自治机关，行使宪法和法律授予的自治权的政治制度。民族区域自治是为了在单一制之下实现民族平等和民族团结互助而采取的特殊政治制度。

在中华人民共和国领域内，在单一制国家结构形式之下，根据宪法和民族区域自治法，在少数民族聚居地方，建立相应的自治地方，并设立自治机关

民族自治机关：人民代表大会（立法）、人民政府（行政）。区别于其他国家机关 1）组成，有大量民族干部 2）职权，包含其他同级机关的职权，还有自治权。

有哪些自治权：1）立法权，三级自治地方都有立法权，可以制定自治条例和单行条例。自治区、自治州的报什么批准？。2）只要宪法和民族区域自治法一律不得变通、停止执行。法律和行政法规专门为民族自治地方做的规定不得变通停止执行。停止执行必须经过制定机关批准 3）在必要时，可以提请国务院批准，建立维护地方治安的公安部队 4）自主发展政治经济文化。

三、特别行政区制度

(一)特别行政区制度是“一国两制”构想的产物;

1982 年 9 月，邓小平在会见英国首相撒切尔夫人时，公开提出切尔夫人时，公开提出了了“一国两制”的构想。
一国两制的意义
特比行政区概念
中华人民共和国领域内，在单一制国家结构形式之下，在香港澳门、准备在台湾，实行与大陆不同生活方式，实行高度自治。实行港人治港、澳人治澳。

(二)特别行政区的特点

1. 一国两制
2. 高度自治
3. 当地人管理

(三)中央与特别行政区的关系

1. 中央管理特别行政区涉及国防、外交等事务。国防权表现为驻军权。

2. 特别行政区高度自治:

(1) 行政管理权 (2)立法权(3)独立的司法权和终审权(4)自行处理有关对外事务的权力(5)高度自治的其他方面。

就国家统一而言，香港澳门回归后，依旧各自的基本法实现了平稳过渡。

如何坚持“一国”的宪法主权?

在具体政策实施层面，我们对“两制”是强调的，但“一国”具有的宪法效力和正当性基础却小心翼翼，在有些问题上失去主动权。

宪法管辖权当然适用于整个行政区。

本章导论

教学目的和基本要求

本章主要介绍宪法的变迁、宪法的制定、宪法的渊源和宪法的结构等基本理论，同时还详细介绍了宪法规范与社会现实之间冲突与调和的基本理论以及宪法规范与不断变动的社会现实保持互动的几种具体制度机制。如宪法变迁、宪法解释和宪法修改。在学习过程中应该结合我国的宪法理论和实践进行学习，特别要注意掌握相关的宪法条文，以加深对这些问题的认识和理解。

基本概念

宪法变迁;制宪权:宪法渊源;宪法结构； 宪法规范； 宪法解释;宪法修改;宪法修正案

基本方法

历史分析的方法，比较分析的方法;规范分析的方法

本章主要内容

第一节宪法变迁

第二节宪法制定

第三节宪法渊源

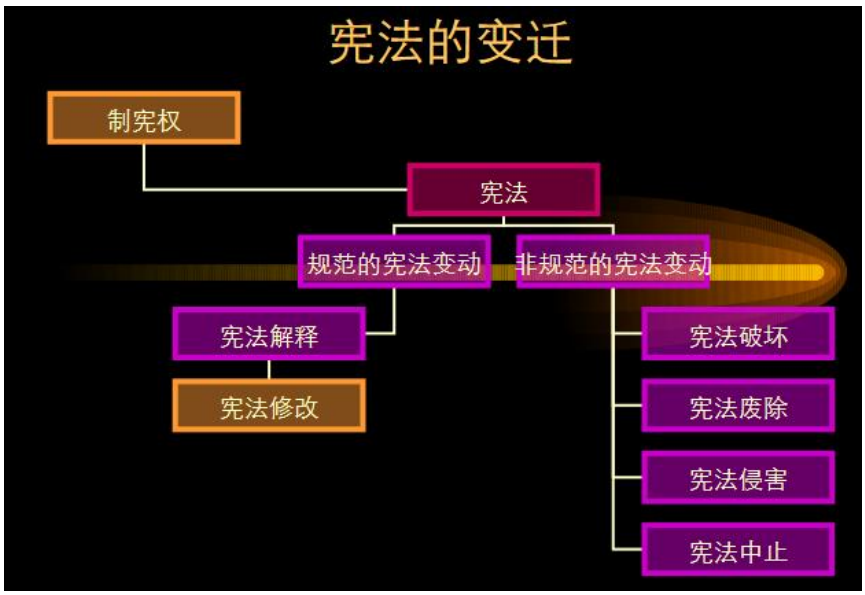
第四节宪法结构

第五节宪法规范

第六节宪法解释

第七节宪法修改

本章需要重点掌握的宪法法条 62 条、64 条、67 条



本章主要原理

1. 宪法变迁的性质和界限宪法是如何在现实中发生变化的?
2. 规范与现实之间的紧张关系:原因与对策
3. 制宪权、修宪权、释宪权与立法权:权力之间的界限与功能是什么?
4. 宪法规范的效力:进一步认识宪法的法律属性
5. 宪法解释:基本原理与技术(为宪法实践储备知识)
6. 宪法修改

运用法律规范作为自己观点的依据。

第一节宪法的变迁

一、宪法变迁的含义

指宪法条文本身没有发生任何变动，但随着社会生活的变迁，宪法条款的**实质内容**发生变化并产生一定的社会效果。
概念解读:当宪法规范与社会生活发生冲突时某种宪法规范的含义已消失，而在规范形态中出现适应社会生活实际要求的新的含义与内容。
德国的公法学者叶林纳克(GJellnek)最早从宪法学的角度提出了宪法变迁的概念并把它理论化、体系化。

为什么宪法会发生变迁?
立法者的主观性
宪法功能多样化的需要
宪法技术的发展

二、宪法变迁的几种主要情形

1.基于宪法解释而发生的变迁
2.基于政治发展而发生的变迁
3.根据宪法惯例而发生的变迁
4.因国家权力的不行使而发生的变迁
5.根据宪法的基本精神而发生的变迁

三、宪法变迁与宪法修改

相同点:变动宪法规范的形式
区别：宪法修改是按照宪法规定的程序，有目的地对宪法规范进行变更的明示的行为。
宪法变迁是种基于社会生活的变化所引起的宪法规范实质内容的变更,**宪法条文本身则继续保持不变。**

四、宪法变迁的性质

1.社会生活与违宪行为
2.宪法变化与习惯法
3.宪法变化与民众意识

五、宪法变迁的界限

1.界限存在的必要性
(1)维护宪法的权威
(2)法律秩序的稳定
(3)宪法信仰的确立
2. 具体界限:具体界限的界定应该既要**保持宪法的权威性，又要保持宪法面对社会现实时具有一定的开放**性， 在宪法规范与社会现实之间寻求适度的平衡，在此基础上把握宪法变迁的界限。

宪法是没有牙齿的。

第二节宪法制定权

一、宪法制定权的含义

宪法制定权（ constituent power ）是制宪主体按照一定原则与程序，制定作为国家根本法的宪法的一种权力。

制宪权、修宪权与立法权是属于不同层次的权力形态。

修宪权是依据制宪权而产生的一种权力，可以理解为制度化的制宪权。

西耶斯《第三等级是什么?》唯有国民拥有制宪权。国民存在于一切之前，它是一切之本源。宪法的每一部分都不能由宪法所设立的权力机构去制定，而是由立宪权力机构去制定。任何一种受委托的权力都不得对这种委托的条件作丝毫更动。

二、制宪权的理论基础

1. 根本法思想
2. 国民主权学说
3. 立宪主义传统:人的尊严

三、制宪权的性质

1. 国家权力是依据制宪权而产生的**“形成的权力”**
2. 制宪权是**根源性**的国家权力，而立法权、行政权与司法权是具体组织化的国家权力。
3. 中西方在**制宪权理念**上的不同。

实践理性，掌握国家权力的人民才能制定宪法。

四、制宪权的基本功能

1. 制宪权的**正当性**
2. 制宪权的**公共性。**综合正当性与合法性，人类普遍共识+国家具体经验。
3. 制宪权的**统一性。**统一国家；一国两制
4. 制宪权的**自律性。**保持稳定，

五、制宪权的界限

1. 有无界限?
2. 界限在哪里?

(1)制宪目的
(2)法的理念
(3)自然法
(4)国际法

六、宪法制定主体与制定程序

1. 制定主体、制宪权享有主体。人民是制宪权的主体，全国人民代表大会是通过宪法的机关，制宪机关：宪法起草委员会
2. 制定程序

(1)制宪机构的设立
(2)宪法草案的提出
(3)宪法草案的通过

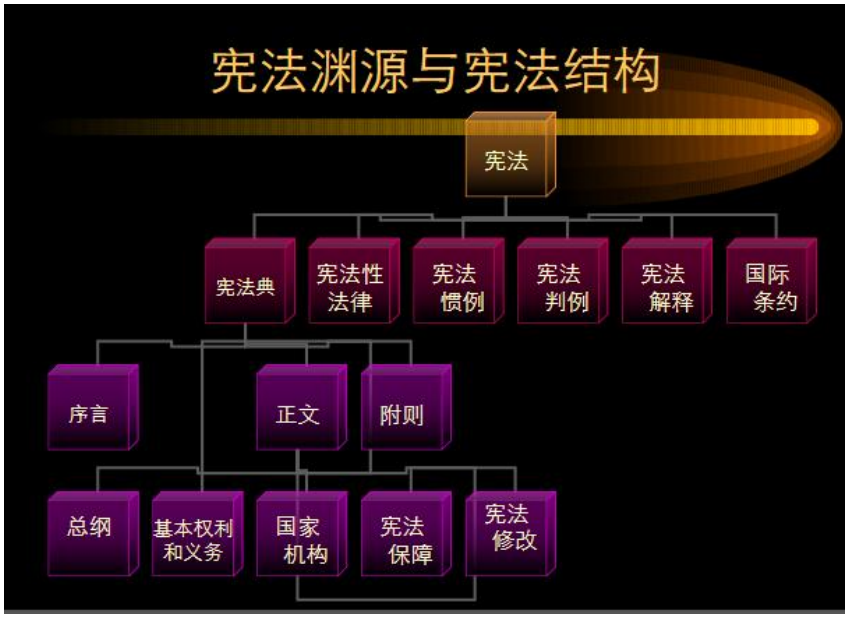
(4) 宪法公布

➢ 制定 1954 年宪法的正当性基础

制宪权正当性的来源？54 宪法是基于历史、法律的合法性

1949 年《共同纲领》与 1954 年宪法？后者是第一次以人民的名义制定的宪法。

制宪权与四部宪法？



第三节 宪法渊源

一、宪法的一般渊源

1. 宪法典

2. 宪法性法律:规定宪法内容的法律。

3. 宪法惯例:习惯与传统。例如：美国总统的任期，马伯里诉麦迪逊案件确定的违宪审查制度。

4. 宪法判例:普通法国家的“先例约束原则”

5. 宪法解释:有权机关对宪法含义的说明。

6. 国际条约。条约效力高于法律。

二、中国宪法的渊源

1. 宪法典

2. 宪法性法律，严格意义上中国只有基本法律。

3. 宪法惯例

4. 宪法解释

5. 国际条约

➢ 我国的宪法性法律:有争论的问题

中华人民共和国全国人民代表大会组织法

中华人民共和国国务院组织法

中华人民共和国人民法院组织法

中华人民共和国人民检察院组织法

中华人民共和国地方各级人民代表大会和地方各级人民政府组织法

中华人民共和国全国人民代表大会和地方各级人民代表大会选举法
中华人民共和国民族区域自治法
中华人民共和国香港特别行政区基本法

- 从宪法惯例到宪法修正案:美国总统的连任届数

美国联邦宪法没有对总统连任届数作出规定。华盛顿在连任两届后拒绝参加第三届总统竞选。华盛顿发表《告别演说》，认为任何人不得连任三届，由于华盛顿的崇高威望，由此形成了一项宪法惯例。这项惯例被富兰克林. 罗斯福打破。1951 年美国通过宪法修正案，明确规定总统任职不得超过两届。

第四节 宪法结构

一、宪法结构的含义

宪法结构，是指宪法典在内容上的体系和安排。
宪法的一般结构
1. 序言
2. 正文:(1)总纲;(2)公民的基本权利和义务;(3)国家机构;(4)宪法保障;(5)宪法修改
3. 附则

二、我国宪法的结构

序言
第一章总纲
第二章公民的基本权利和义务
第三章国家机构
　　第一节全国人民代表大会
　　第二节中华人民共和国主席
　　第三节国务院
　　第四节中央军事委员会
　　第五节地方各级人民代表大会和地方各级人民政府
　　第六节民族自治地方的自治机关
　　第七节人民法院和人民检察院
第四章国旗、国歌、国徽、首都

- 宪法序言的效力

四种学说:
1、全部无效力说
2、部分有效力说
3、强于正文效力说
4、全部有效力说
通说:全部有效力说

第五节 宪法规范

一、宪法规范的含义

宪法规范，是指适用宪法调整宪法关系的各种规范的总和。
宪法规范的特点:

1. 政治性，宪法是政治的儿子，也是政治的父亲。
2. 限制性，任何组织和个人都不能超越宪法。
3. 最高性。根本效力，基本法律，最高法律效力。
4. 稳定性，宪法修改 2/3,，宪法稳定是国家稳定、法律稳定、人民稳定的关键前提。司法的稳定性。
5. 制裁性。

二、宪法规范的逻辑结构

三要素:
假定:规则的条件
处理:行为的模式。
制裁:违反规则的后果。
宪法规范与宪法条文未必吻合

三、宪法规范的类型

分类标准:多样性
一般分类:
1. 确认性规范。对已经存在的事实的认定。
2. 禁止性规范/强行性规范。
3. 权利性规范与义务性规范
4. 程序性规范

四、宪法规范的效力

时间效力
空间效力，对台湾是否有效?
对人的效力
宪法规范的效力与宪法条文的效力。二者并非是同一概念，**条文效力只是规范效力表现的一部分。**
宪法适用与宪法遵守

五、宪法规范的变动

1. 规范的变动:宪法修改、宪法解释等。
2. 非规范的变动:
(1) 宪法破坏
(2) 宪法废除
(3) 宪法侵害
(4) 宪法中止

- 宪法规范与社会现实的冲突与解决

冲突的类型:
1. 正常的冲突与非正常的冲突
2. 立法冲突、司法冲突与行政冲突

●冲突的协调:
“修完型模式”还是“解释型模式”?

第六节 宪法解释

一、宪法解释的含义及功能

宪法解释:有权机关对于宪法规范内涵的一种说明。
宪法解释的功能:
1. 客观地认识宪法
2. 宪法运行机制的基础
3. 及时地解决宪法冲突
4. 启动宪法变迁程序

二、宪法解释的性质

1. 主观说:认为宪法解释是法的发现，不是法的创造。
2. 客观说:认为宪法解释是一种法的创造。
3. 折衷说:认为宪法解释既具有法发现的性质，同时也具有法创造的性质。

三、宪法解释的主体

宪法解释主体的三种类型
1. 立法机关解释制
2. 司法机关解释制
3. 特定机关解释制
我国采用立法机关解释制

四、宪法解释的条件

知识和经验
具体事件性
宪法原理的成熟

五、宪法解释的原则与种类

1. 基本原则
(1)符合制宪目的与精神
(2)遵循依法解释的原则
(3)反映社会发展要求
(4)体现宪法规范效力
2. 种类:标准多样性
(1)根据解释主体与效力不同:有权解释与学理解释。
(2)根据解释目的的不同:违宪解释与补充解释
(3)根据解释方法的不同:语法解释、逻辑解释系统解释与历史解释。
(4)根据解释的尺度不同:字面解释、限制解释与扩充解释。
(5)以解释的价值评价为基础:目的论解释与社会学解释。

六、宪法解释的程序

宪法解释的提出
宪法解释的审查

宪法解释的决议
宪法解释的公布

七、宪法解释的功能

1.阐释宪法的基本精神
2.补充功能
3.统一功能
4.提高公民宪法意识

第七节宪法修改

一、宪法修改的含义

宪法修改:是指宪法正式施行后，随着社会生活的发展与变化，出现宪法规范与社会生活冲突时，特定机关依据宪法的程序，以明示的方法对宪法典的条文或文句进行补充、调整的活动。
宪法修改权(amending power) :是修改宪法的一种力，是依制宪权而产生的权力形态，一般称之为“制度化的制宪权'。

二、宪法修改的形式

全面修改:分为形式意义上的全面修改与实质意义上的全面修改。
部分修改:包括改动宪法文本、宪法修正案等具体方式。

三、宪法修改的方法

1.成立修宪机关或由议会审议。(严肃但繁琐)
2.国民投票。(国民主权原则的体现)
3.立法机关修宪。(程序较一 般立法更严格)
4.联邦制国家的修宪方法(各邦或州平等参与)

四、宪法修改的程序

提案
公告
审议
议决
投票
公布

- 我国的修宪程序

宪法第六十四条宪法的修改,由全国人民代表大会常务委员会或者五分之一以上的全国人民代表大会代表提议，并由全国人民代表大会以全体代表的三分之二以上的多数通过。法律和其他议案由全国人民代表大会以全体代表的过半数通过。
条文的解释:技术与原理

- 我国的修宪实践

1.修宪模式
(1)三次全面修改:
1954 年宪法

1975 年宪法
1978 年宪法
1982 年宪法
(2)四次部分修改:
1988 年; 1993 年, 1999 年, 2004 年
2. 修改方式
(1)决议
1979 年
1980 年
(2)修正案
1988 年开始的四次修宪都采取宪法修正案的方式:意义与评价。

- 宪法修改的界限

修宪界限否定说	修宪界限肯定说
制宪权与修宪权无区别	认为制宪权与修宪权存在区别
不认为宪法规定之间有效力上的差异	认为宪法规定存在“宪法核”、“根本规范”与普通规范的差异。“宪法核”与“根本规范”不可修改。
修宪权不应受自然法等的限制	修宪权应受自然法、制宪价值的限制

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：https://d.book118.com/998061073016006035