

國家憲法和香港基本法

喬曉陽 全國人大法律委員會主任委員

香港回歸以後，香港居民都知道有香港基本法，而國家憲法好像與香港關係不大，這是一個誤區。憲法和基本法一起構成香港特別行政區的憲制法律基礎。不斷增強崇尚憲法、學習憲法、遵守憲法、維護憲法的自覺性和主動性，才能真正使憲法成為全國各族人民的共同行為準則，才能確保香港基本法的實施不走樣、不變形，從而確保國家持續穩定發展，確保香港的長期繁榮穩定，從而實現中華民族偉大復興的中國夢。

憲法賦予了基本法特殊地位

憲法作為國家的最高法律規範，具有最高的法律效力，任何法律、行政法規、地方性法規、自治條例和單行條例都必須符合憲法，與憲法相抵觸的，一律無效。這就提出一個問題，香港基本法中有許多規定與憲法規定不一致，怎麼確保這些規定有效？答案是：憲法通過賦予基本法特殊地位來保障基本法規定的效力。

這個問題通常被稱為憲法與基本法的關係問題。香港基本法從兩個方面作出了規定：第一，基本法序言第三

段規定，基本法是根據憲法制定的，這就肯定了憲法是包括香港在內的國家最高法律，具有最大的權威性和最高的法律效力。第二，基本法第11條規定，根據憲法第31條（即「國家在必要時得設立特別行政區。在特別行政區實行的制度按照具體情況由全國人民代表大會以法律規定。」——作者註），香港特別行政區實行的制度和政策，包括社會、經濟制度，有關保障居民基本權利和自由的制度，行政管理、立法和司法方面的制度，以及有關政策，均以基本法的規定為依據。也就是說，在香港特別行政區實行的制度和政策，將以基本法為依據，憲法相應的規定不在香港特別行政區施行。這

裡有一個法理問題，即我們通常說憲法是「母法」，基本法是「子法」，「子法」是不能限制「母法」效力的，基本法第11條規定的法理是什麼？這個問題的答案在於憲法第31條規定的性質，即憲法第31條是憲法的一項特別條款。憲法的適用和法律適用一樣，特別規定與一般規定不一致的，適用特別規定。既然憲法第31條已經授權全國人民代表大會以法律規定特別行政區實行的制度，那麼按照憲法第31條，全國人民代表大會制定的基本法所規定的特別行政區制度和政策，就具有優先適用的地位。

因此，基本法第11條規定的法理，是憲法特別條款與一般條款的關係問題，憲法關於社會主義制度和政策的規定不在香港特別行政區實施，是憲法第31條的效力所致，而不是基本法限制了憲法有關條文的效力。由於基本法是根據憲法制定的，基於憲法的最高法律效力，基本法第11條的另外一個含義是，如果不屬於該條規定的範疇，仍然要適用憲法的規定。

憲法是「一國兩制」的基礎和保障

在貫徹落實「一國兩制」和香港基本法過程中，強調

要有憲法思維，這是由憲法在現代國家所具有的崇高地位決定的。憲法是「根本法」和「最高法」，這是憲法區別於一般法律的兩個顯著特徵，也是香港基本法實施中必須把握的。說憲法是「根本法」，是從憲法的內容上講的，是指憲法「規定了國家的根本制度和根本任務」，解決的是國家政治、經濟、文化、社會生活中帶有戰略性、全局性、長遠性的問題，任何法律或者制度再特殊，也不能損害國家的根本制度和根本任務；說憲法是「最高法」，是從憲法效力上講的，是指憲法「具有最高的法律效力」，任何法律或者制度，都不能與憲法相抵觸。我們要深刻認識和把握憲法的這兩個特徵，不斷增強崇尚憲法、學習憲法、遵守憲法、維護憲法的自覺性和主動性，才能真正使憲法成為全國各族人民的共同行為準則，才能確保香港基本法的實施不走樣、不變形，從而確保國家持續穩定發展，確保香港的長期繁榮穩定，從而實現中華民族偉大復興的中國夢。



喬曉陽

(本文轉載自3月《紫荊》雜誌，內容有刪減。)

大選年對中美關係不必悲觀

劉斯路 資深評論員



今年是美國的大選年，拒華、反華的言論時有出現，無論是出自美國軍方將領之口，還是直接由總統參選人發聲，總是令人不得不注視，也令一些人擔心，已經進入向構築新型大國關係方向行駛的中美關係的航船，會否偏離航向？

的確，近期美軍太平洋艦隊司令哈里斯頻頻發話，一會說中國正在加強在南中國海的軍事能力，美國海軍需要部署下一代反艦導彈；一會又說，即使中國在南海設立防空識別區，美國也會無視。而「大嘴」的共和黨總統參選人特朗普，一會批評中國在南海的軍事部署，不尊重美國；一會竟說中國賺取美國人的錢猶如「搶劫」，甚至說如果當選將對進口的中國商品徵稅，作為對中方操縱匯率的回應。誰知，美國專家也看不過眼，稱他翻幾年前的剪報，滿嘴陳腔濫調。

美國大選往往拿中國說事

其實，美國大選往往拿中國說事，無論是民主黨抑或共和黨；今年中美關係說實話，遇到的問題也不少，有些還挺尖銳，以對中國採強硬立場來爭選票也就不奇怪。但是，中美關係也有一些不可逆轉的

基本因素。還在總統的奧巴馬和國務卿克里最近分別會見中國外長王毅，商定了制裁朝鮮的方案，玩了一把G2的遊戲。其實，中美雙方都承認，就新的對朝鮮決議草案達成一致，該草案比之前的決議更強有力。美國的媒體很直率，說中美達成協議就交聯合國安理會討論。北京則較為含蓄，先說王毅和克里深入討論，再說聯合國安理會涉朝新決議磋商已取得重要進展，有望很快達成一致。

在美國，王毅還是堅持「半島無核化與半島停和機制轉換並行推進」的思路。王毅強調，安理會制裁決議本身並不能從根本上解決半島核問題。前段時間，朝美曾進行秘密談判，這不就是「無核」與「和平」並行的思路。不管怎麼說，這次決議先G2再安理會的路徑，是否會成為一種模式，必然是全球關注的。

還有更重要的是，王毅在美國戰略與國際問題研究中心演講，指有將近40個國家在排隊等待加入亞投行。不知美軍司令聽見沒有？也不知特朗普等美國總統參選人聽見沒有。實際上，王毅批評美國的大兵和總統參選人不知道美國的真正國家利益在哪裡？美軍司令大肆渲染「中國軍事威脅」論，當然是要加軍費，但是加了這麼多軍費，調6成的軍力到亞太，但其實又

沒有仗打，那不是瞎忙嗎？

中國越強大 中美關係越好

筆者一直認為，中美關係的壓艙石是經濟，而角力關鍵點還是在經濟，當然也包括科技以及其他軟實力。美國「重返亞太」，有兩個支柱，首先是調兵到亞太，後來發現不對，不能丟經濟，才又提出搞TPP。可是，至少在眼前看，TPP不如亞投行實際。排隊加入亞投行有40國家，排隊加入TPP的有多少呢？重要的是，加不加入TPP都可以做生意，而加入了亞投行生意就好做了。

如果亞投行成員又增加40個，那麼就要有100個，這可是一個有規模的國際機構。據悉，中國曾誠邀日本加入亞投行成為創始成員國，並願意給日本一個高級副總裁職位。但是，日本怕美國，沒有接受中國伸出的「橄欖枝」。目前，57個創始成員國，一半以上是亞洲以外的國家，除美日以外的發達國家幾乎都加入，難道他們都是傻瓜，只有美日聰明？

無疑，美國大選出現的反華雜音，不會是主流，儘管美國面對中國的發展出現「焦慮」。筆者相信，就算特朗普當選，也不過重複過去的故事。關鍵，中國要做好自己，中國越強大中美關係越好。

喜靈洲暴動案法庭是這樣判決的

白川

旺角暴亂發生後，在如何依法追究犯罪者刑事責任的問題上，引發了社會各界的關注，法律界更是反應熱烈，眾說紛紜。然筆者認為：香港律法在法律淵源上屬於普通法系，而「遵循先例」又是普通法的基本原則。因此，2000年發生的喜靈洲囚犯暴動案件，其法庭的判決內容或許可以給公眾帶來一些啟示。

喜靈洲囚犯暴動案發生在2000年6月4日約下午6時45分，當時在喜靈洲戒毒所第11宿舍外，有逾200名本地囚犯群起圍堵越南囚犯倉，在倉外縱火及向倉內投擲火物，並揚言燒死越南人，暴動者損壞並放火焚燒在該中心的建築物和設施。懲教署人員和警察被石塊、及有攻擊性武器及用其他硬物攻擊。警察被迫在2000年6月5日上午4時使用催淚彈後平息騷亂。暴亂事件導致9名警察、29名懲教署人員和71名囚犯受傷，至少造成1,000萬元的損失。隨後警方拘捕約80人，起訴54人，分成9宗案件在各級法庭審理。經法院審理，受到起訴的違法者分別被判3到10年不等的刑期。其中，6名被告被律政司向高等法院上訴申請上訴（SECRETARY FOR JUSTICE v. CHEUNG CHUN-CHIN & OTHERS），上訴庭根據《刑事訴訟程序條例》第81A條進行了審查。當時高等法院首席法官於2001年8月9日批准了該審查申請。

上訴法庭審理了有關區域法院的判決。區域法院法官雖然形容這是一起「非常嚴重的事件」，但認為量刑起點應該是3年監禁，並扣減因認罪的1/3刑期，因此6名被告在區域法院被判2至3年監禁。律政司對此提起上訴，認為該刑罰明顯寬鬆，不能充分懲罰被告所涉及罪行的嚴重性、持久性及規模性，並補充根據法律，暴動罪的普通程序最高刑罰是10年，簡易程序是5年。

處罰動亂需要嚴厲判決

上訴法官引用1990年Attorney General v Tse Ka-wah and Ors案例（白石越南難民暴動案），當時的法庭認為有關暴動者判5年監禁是恰當的，並考慮了英國1983年R v Pilgrim，該案中法官說，法院是根據有關的暴力使用水準、目擊者描述聚眾鬥毆的規模，及何種程度的預謀性，還是在另一方自然而生（非預謀），最後有多少人在從事其執行來量刑。

根據有關事實，上訴法官認為：「喜靈洲暴亂所呈現的畫面遠比與之前法庭正在處理中白石越南難民暴動案的情況更為嚴重。但應注意的是，暴動的程度是在一個非法集會中破壞社會秩序和平的，在這種情況下，暴動背後的整個目的似乎是要造成對越南囚犯產生衝突暴力，而這種是針對懲教署職員，後來又在針對前來平息動亂的防暴員警。如果任何被告被證明有將對任何人施加暴力，無疑需進一步增加其刑罰。法官在這種情況下，3年量刑起點是明顯不足。經審訊後，這些事實正確的判決將是6年監禁。」上訴法官強調，動亂的規模是由它導致的。為了提供足夠的威懾元素以及其適當反映這類罪行的嚴重程度，處罰這樣的違法行為需要這樣嚴厲的判決。對於嚴重傷害和大規模破壞，從這種暴徒的暴力引起的潛力是巨大的。這從這個案例的事實可以充分證明。因此，上訴法官准許律政司的上訴。撤銷6名被告2至3年監禁，在考慮有些被告認罪的情況下，判以5至6年監禁。

從喜靈洲囚犯暴動案法庭的判決內容，可以清楚地看到，法官的判決是基於考慮：「任何被告被證明有將對任何人施加暴力，無疑需進一步增加其刑罰。」而且，「為了提供足夠的威懾元素以及其適當反映這類罪行的嚴重程度，處罰這樣的違法行為需要這樣嚴厲的判決。」

旺角暴亂量刑應參照喜靈洲案

筆者認為，旺角暴亂事件，不管犯事者的初衷是出於什麼目的及動機，在其犯案的過程中，在其行為上及結果上，都已明顯觸犯了法律的底線，觸犯了刑事犯罪的相關條例之規定。因為從報道的表面證據上看，其行為上：投擲着火物，用玻璃磚、磚頭、及有攻擊性武器及用其他硬物攻擊警察、現場記者和救火的消防隊員，阻止消防隊員撲滅火場。更甚者，在特殊的地點及時間上進行騷亂行為，選擇在位於旺角的鬧市中進行縱火及鬧事，搗亂公共秩序；選擇於新春初一的晚上進行，擾亂社會治安。這些，都足以說明，其一，暴動的程度是在一個非法集會中破壞社會秩序和平的情況；其二，犯事者頭戴頭盔面戴口罩；其三，運來有撬磚用的工具等等，這些事實均已證明，此事件並非意外事件，其客觀方面已經是有預謀有準備的行為；其四，在事件結果上，出現了將近90名警察和至少4名記者受傷，後果比喜靈洲囚犯暴動案影響更加大，更加壞，媒體報道是用「震驚」二字來形容，全世界的傳媒都紛紛刊載和報道事件，可見其負面影響範圍之大。

因此，筆者據此認為，法官在此宗旺角暴亂事件對其干犯人士，在量刑中有需要參照喜靈洲囚犯暴動案之判決結果予以考量。

重視不同聲音更見重要

顏汶羽 青年民建聯主席、觀塘區議員



新界東補選過後，社會各界人士從不同的角度分析選舉結果，每個角度、每種分析都值得我們去參考。這次選舉，筆者更重視沒有投票、沒有支持我們的市民。每一票都在證明自身政黨的不足，未能令他們出來投票、未能得到他們支持。

今次新界東補選，筆者與候選人落區，在前線感受市民對我們的意見，不論是支持鼓勵、抑或是反對怒罵，每一個市民的說話，都值得從政者反思。近日，有不少

人問筆者如何看待「本土派」的崛起。其實，支持「本土派」的市民，不完全是支持暴力，不完全支持「港獨」，更多是對傳統政黨失去信心，期望有新的代議士走進議會，為民發聲。筆者深信香港絕大部分的市民都反對「港獨」和暴力。香港政壇正在思變，變的是思維，而不單是年齡。

作為政府及各政黨，都應該反思如何與時代接軌，如何與時代一起變化。換屆後的青年民建聯，更重視青年的聲音，更重視青年需要的機會和平台。青年民建聯成

立政策、地區、學校、工商、會員及義工小組，從多角度、多層面提供不同的機會和平台。每個青年人都不同的期望，有對目前前路訴求，有對香港未來的期盼。青年民建聯希望提供平台，成為青年人的踏腳石和助飛器。

筆者一直推動青年走出課室，關心社會。香港是我們的家，是屬於您和我的。青年勇於發聲，敢於承擔香港的未來，是我們期待已久的。今日投下的種子，便是未來我們收穫的果實。究竟是好是壞，就決定於今天。

預算案應為人口老化未雨綢繆

新家園協會

財政司司長曾俊華發表了最新一份財政預算案，當中推出共388億元的紓困措施，本會對特區政府提出不同紓困措施予以肯定。但是，本會認為預算案對基層人士的關顧和支援不足，未能照顧到基層人士的急切需要。

是次財政預算案對基層市民的支援仍有不少提升空間，例如在經濟下行的環境

下，基層市民生活苦困，尤其是生活於租住物業及公共房屋的基層家庭經濟條件較差，提高入息免稅額等根本不能夠幫助他們解決燃眉之急，希望政府要積極考慮公屋免租或租金津貼等紓困措施，紓緩基層人士的生活壓力。

另外，內地新來港、少數族裔人士作為本港人口組成的重要部分，支援他們適應

生活、入學及就業等，不但關係到他們自身的生活，也影響到經濟發展以至社會的穩定。希望特區政府在有關這些人士的政策、支援多下工夫，發展新產業，致力提升內地新來港、少數族裔人士的適應及工作能，為未來人口老化的嚴峻挑戰做好準備，以抓緊國家、香港將來的發展機遇。

推動「一帶一盟」對接合作需要從多個方面努力（上）

王海運 中國國際戰略學會高級顧問

「一帶一盟」即「絲綢之路經濟帶」與「歐亞經濟聯盟」。中俄及歐亞經濟聯盟其他成員國關於「一帶一盟」對接合作的磋商正在加緊進行中。「一帶一盟」對接合作，需要從多個方面做出努力。

增強戰略互信 消除戰略疑慮

有關各方都要從戰略高度、宏觀需求看待「一帶一盟」對接合作，深化對這一合作戰略價值的戰略認知。特別要增強戰略互信、消除戰略疑慮，為對接合作夯實國家關係基

礎和民意基礎。某些大國堅持冷戰思維，熱衷於地緣戰略博弈，很難想像他們能夠心平氣靜地對待「一帶一盟」合作取得進展，其對「一帶一盟」對接合作的干擾幾乎不可避免；「一帶一盟」各國國內的親西方勢力和極端民族主義勢力也是不可忽視的干擾因素。一定要防範外部勢力的干擾破壞、消除其散佈的各種謬論的消極影響，避免因其說三道四、利益誘惑而動搖對接合作的信心、遲滯對接合作的進展；對於各自國內親西方勢力和極端民族主義勢力對「一帶一盟」對接合作的干擾也要保持必要的警惕、採取必

要的措施。

踐行「合作共贏」理念

「合作共贏」是中國對外合作的基本原則，也是中國倡導的新型國際關係的核心理念，更是「一帶一盟」對接合作的根本保證。中國政府倡導的「共商、共建、共享」是合作建設「一帶一路」的重要路徑，同樣也是調動「一帶一盟」對接合作各方積極性，保證其順利進行、少走彎路的關鍵所在。在「一帶一盟」對接合作中，儘管有關各國作用、影響有大有小，但是不存在主導

國與被主導國的區分，不存在任何國家利益優先的問題。大家的事大家商量着辦，各盡其力、各顯其能，共享成果、共同發展。要搞「大合唱」，不搞「獨唱」或者「二重唱」。能出錢的出錢、能出力的出力，能提供技術的提供技術。不僅要共同商量、協力共建，而且要相互照顧利益關切，切實做到各有所為、各有所享。

發揮互補優勢 相互彌補短板

例如，中國擁有資金和產能富裕的優勢、基礎設施建設能力強大的優勢、製造業和信

息產業相對發達的優勢以及人力資源素質較高的優勢，俄羅斯則擁有能源資源優勢、土地資源優勢、科技優勢、教育相對先進優勢，歐亞經濟聯盟其他成員國也擁有類似的優勢，因此各方有望構建得天獨厚的「優勢互補合作夥伴」。只有充分發揮這種互補優勢、相互彌補對方的短板，「一帶一盟」對接合作才有望取得長足的進展。必須努力消除「原材料附庸論」的惡劣影響，同時盡力幫助資源輸出國實現資源產業現代化、提高附加值，改善其過於單一的產業結構。