

# 行政院國家科學委員會專題研究計畫成果報告

## 轉型正義初探

計畫編號：NSC 89-2414-H-002-012

執行期限：88年8月1日至89年10月31日

主持人：葉俊榮

執行機構及單位名稱：國立台灣大學法律學院

### 一、中文摘要

人類歷史上不乏集體犯錯的事例。納粹對猶太人的殘害、盧安達大屠殺，都是國際上矚目的重大事件。東歐轉型以來，對於共黨舊政權統治之下對社會與人民所造成的傷害，新政權與新社會應如何面對，更引起學術界廣泛的討論與思考。因此，在國際學術上，轉型正義 (transitional justice) 成為政權更迭或政治轉型的主要研究議題。

台灣自民主轉型以來，政府不斷面對過去政策失當如何彌補的問題。從「二二八事件處理及補償條例」及其他白色恐怖權利回復等相關立法，都可看出此一集體反省 (collective reflection) 的軌跡。最近，立法院三讀通過出版法的廢止案，更是台灣政治、社會與文化法律層面的大事。面對發生在台灣此等豐富的「轉型正義」案例，法學界至今並沒有有系統地分析與詮釋。此一彌補歷史錯誤的「台灣經驗」，正等待學界進行學裡的探討，並與國際上相應的發展互動。

本研究希望能以台灣過去五十年發展歷程中的轉型為大環境背景，為台灣版本的轉型正義議題，進行結構性的整理、分析與論證。

**關鍵詞：**轉型正義、法治主義、時效、民主轉型、民主鞏固、淨化措施、真相調查委員會，二二八事件，白色恐怖，冤獄賠償。

### Abstract

Keywords: transitional justice, democratic transition, intergenerational justice, 228 Incident, white terror, compensation, restitution

There have been numerous major collective wrongs in human history. Nazi and Rwanda massacre are but a few examples that have attracted international attention. Recent transition in Eastern Europe has attracted academic interests on the issue of transitional justice, which concerns the way the existing regime should deal with all the prior wrongs as legacy of former regime. Transitional justice has thus become an integral part of democratic transition studies.

The authorities in Taiwan have been confronting the issues of healing prior wrongs since the beginning of democratic transition in the mid 80's. One can easily catch up the spirit of collective reflection from the reading of 228 Incident Handling and Compensation Act and other similar legislation. The revoke of Publication Act of 1928 in January 1999 further demonstrated the spirit of breaking up with the dark past. And yet, this rather rich experience has not been properly analyzed scholarly in Taiwan. In keeping the line of presenting a better picture of "Taiwan Experience," this study is to build up Taiwan part of transitional justice studies.

**Keywords:** transitional justice, democratic transition, intergenerational justice, 228 Incident, white terror, compensation, restitution, constitutional change, constitutionalism, democratic transition, democracy consolidation, constitutional revision

## 二、緣由與目的

人類歷史上不乏集體犯錯的事例。遠自納粹對猶太人的殘害，近自盧安達的大屠殺，都可看出人類社會大規模的集體過錯。東歐轉型以來，對於共黨舊政權統治之下對社會與人民所造成的傷害，新政權與新社會應如何面對，更引起學術界廣泛的討論與思考。因此，在國際學術上，轉型正義(transitional justice)成為政權更迭或政治轉型的主要研究議題。

台灣今日以民主轉型自豪，但在面對威權的過去，仍有許多歷史傷痕有待撫平。從民主化列車開動以來，政府不斷面對過去政策失當如何彌補的問題。從「二二八事件處理及補償條例」、「戰士授田證處理條例」、「戒嚴時期人民受損權利回復條例」以及「戒嚴時期不當叛亂暨匪諜審判案件補償條例」等法律的立法內容以及立法過程中的爭論，都可看出此一集體反省(collective reflection)的軌跡。最近，立法院三讀通過出版法的廢止案，更是台灣政治、社會與文化法律層面的大事。始自民國十九年以來的「出版惡法」，終於在時事變遷的情境下劃下句點。然而，值得國人深思的是，此等惡法對社會所造成的傷痕，尤其是那些不當受害的「言論犯」，應如何獲得公平的對待。又新時代與新社會的人們又如何面對舊時代與舊社會在言論箝制上的過錯，要用何等態度

與原則對應，應消極防免或積極創造哪些環境，以彌平傷痕？前幾年剛落幕的台大哲學系事件調查與回復，亦是具體而微的處理案例。面對發生在台灣此等豐富的「轉型正義」案例，法學界至今並沒有有系統地分析與詮釋。此一彌補歷史錯誤的「台灣經驗」，正等待學界進行學理的探討，並與國際上相應的發展互動。

轉型正義的研究，固然有其國際上的共通性，但區域特異性的彰顯，也無可避免。本研究希望能以台灣過去五十年發展歷程中的轉型為大環境背景，為台灣版本的轉型正義議題，進行結構性的整理、分析與論證。公元二千年台灣經歷第一次政權更迭，更彰顯本研究的意義與時代性。

## 三、結果與討論

1. 台灣在民主轉型的過程中，固然值得慶幸，「寧靜革命」也是政府或國人頗為自豪的發展經驗，但在學術研究的層面上，對台灣轉型正義問題的充分詮釋，亦是提供完整「台灣經驗」的重要條件。
2. 轉型正義的研究具有濃厚的「反省」意義，強調在當今發展過程中，能深刻掌握過去的種種過錯。在強調寬容的情懷下，更應有積極的作為以弭平歷史傷痕，以作為積極創造未來的有利條件。
3. 轉型國家處理轉型正義的問題，往往受制於轉型的動因，政權更迭的性質，民間社會的實力，軍隊的力量以及民俗風情等因素的影響，因而再轉型國家中呈現多元並存的局面。但大體仍可分為著重事實發現或著重追懲不義兩類型。至於常使用的方法，則除了刑事訴追以外，也有真相調查委員會，公務員

淨化措施等。

4. 相對於其他國家，台灣轉型正義的實踐既不強調「事實」的發現，也不強調過錯者的追懲，更沒有作制度淨化的措施。一旦作為乃是以補償及權益的回復為核心，再轉型國家中相當獨樹一幟。此種作法的亦優劣仍有進一步研究的必要。

#### 四、計畫成果自評

檢視本研究的進度，已完成預定的工作項目，包括：

1. 對歐洲每週非洲美洲及亞洲許多轉型國家有關轉型正義的處理情形與法律制度作整理分析。
2. 轉型正義提出分析的模型，並藉此作轉型正義的類型化。
3. 對台灣轉型正義的發生原因與實踐情形進行探索與分析檢討。
4. 對轉型正義的研究議題有更進一步的掌握與規劃。

以此論本計畫的具體貢獻有：

1. 對「台灣經驗」的詮釋，提供另一個面向的探討，使「台灣經驗」的呈現更完整。
2. 對二二八事件處理與及補償條例等相關轉型正義立法進行有系統的結構性分析，以掌握其中的整體脈絡與時代意涵。
3. 對國際上轉型正義的處理議題，對國人進行學術性的引介。
4. 對台灣轉型正義議題進行理論架構初構，並對議題內涵作深入規劃，有利於未來整合計畫的組成與進行。

本研究以對轉型正義的議題以及台灣實踐情形作理論的初步分析與議題的掌握，並有相當的結論。但未來仍有更進一步精緻化的空間。未來的努力方向，為將台灣轉型正義的經驗與理論類型與國際主

流學術研究相結合。

#### 五、參考文獻

##### A. 中文文獻

1. 王振寰，誰統治台灣？轉型中的國家機器與權力結構（1996）
2. 王泰升，台灣法制史之建立，台大法學論叢，二十三卷一期，頁一至二十四（一九九三）
3. 台大哲學系事件調查小組，台大哲學系事件調查報告（一九九五）
4. 田弘茂&朱雲漢等編，新興民主的機遇與挑戰（1997）
5. 田弘茂&朱雲漢等編，鞏固第三波民主（1997）
6. 多位作者，現代國家與憲法：李鴻禧教授六秩華誕祝壽論文集（一九九七）
7. 多位作者，當代公法理論：翁岳生教授六秩誕辰祝壽論文集（一九九三）
8. 行政院二二八事件小組，二二八事件研究報告（一九九四）
9. 李鴻禧，憲法與憲政（1997）
10. 若林正丈，台灣：分裂國家與民主化（1994）
11. 翁岳生，法治國家之行政法與司法（1994）
12. 高明輝口述，范立達整理，情治檔案：一個老調查員的自述（一九九五）
13. 游盈隆編，民主鞏固或崩潰（1997）
14. 黃裕美譯，文明衝突與世界秩序的重建（1997）
15. 楊皓清，憲法變遷與修憲政治—民主轉型國家的因應策略及其侷限，台大法研所碩士論文（1998）
16. 葉俊榮，國家責任的溢流：國家賠償法施行現況的檢討，臺大法學論叢，

- 第二十四卷第二期，頁一二三至一四七（一九九五）
17. 廖義男，國家賠償法，再版（一九九三）
  18. 趙建民，威權政治（1994）
  19. 趙晏玲，憲法變遷與憲法解釋—東歐民主轉型國家憲法法院之建制及其功能評析，政大法研所碩士論文(1999)
  20. 劉軍寧譯，第三波—二十世紀末的民主化浪潮（1994）
  21. 薛化元主編，台灣歷史年表（一九九二）
  22. 龐建國，國家發展理論—兼論台灣發展經驗（1993）
  23. Ackerman, Bruce A., *The Future of Liberal Revolution* (1992).
  24. Ackerman, Bruce A., *The Rise of World Constitutionalism*, 83 *Virginia L. Rev.* 771 (1997).
  25. Ackerman, Bruce A., *We The People: Foundation* (1991).
  26. Arnold, Jorg, and Emily Silverman, *Regime Change, State Crime and Transitional Justice: A Criminal Law Retrospective Concentrating on Former Eastern bloc Countries*, *European Journal of Crime* (1998).
  27. Barnett, Randy, *The Structure of Liberty: Justice and the Rule of Law* (1998)
  28. Bellamy, Richard & Castiglione Dario, *Constitutionalism in Transformation: European and Theoretical Perspectives* (1996).
  29. Bellamy, Richard (ed.), *Constitutionalism, Democracy and Sovereignty: American and European Perspectives* (1996).
  30. Borneman, John, *Settling Accounts: Violence, Justice, and Accountability in Post-socialist Europe* (1997)
  31. Chapman, John, ed., *Compensatory Justice < NOMOS XXXIII* (1991)
  32. Dickson, Brice, *Symposium: Human Rights on The Eve of the Next Century: Aspects of Human Rights Implementation: Protecting Human Rights Through A Constitutional Court: The Case of South Africa*, 66 *Fordham L. Rev.* (1997).
  33. Elster, Jon & Slagstad, Rune (eds.), *Constitutionalism and Democracy: Studies in Rationality and Social Change* (1993).
  34. Elster, Jon (ed.), *The Roundtable Talks and the Breakdown of Communism: Constitutionalism in Eastern Europe* (1996).
  35. Elster, Jon, *Constitutionalism in Eastern Europe: An Introduction*, 58 *U. Chi. L. Rev.* (1991).
  36. Elster, Jon, *On Doing What One Can*, 1 *Eur. Const. Rev.* (Summer 1992)
  37. Etxioni, Amitai (ed.), *New Communitarian Thinking: Persons, Virtues, Institutions, and Communities: Constitutionalism and Democracy* (1995).
  38. Franklin, Daniel P. & Baun, Michael J. (eds.), *Political Culture and Constitutionalism: A Comparative Approach* (1994).
  39. Greenberg, Douglas & Katz, Stanley N. (eds.), *Constitutionalism and Democracy: Transitions in the Contemporary World* (1993).
  40. Griffin, Stephen M., *American Constitutionalism: From Theory to Politics* (1996).
  41. Halmai, Gábor, *Establishing a State Governed by the Rule of Law in Hungary*, 22 *Review of Central and East European Law* 347, 51 (1996).

42. Kritz, Neil ed., *Transitional Justice: How Emerging Democracies Reckon With Former Regimes: Country Studies Vol 1, 2, and 3* (1995)
43. McAdams, James ed., *Transitional Justice and the Rule of Law in New Democracies* (1997)
44. Teitel, Ruti, *Transitional Jurisprudence: The Role of Law in Political Transformation*, 106 *Yale Law Journal*, 2009 (1997)
45. Yeh, Jiunn-rong, *Changing Forces of Constitutional and Regulatory Reform in Taiwan*, 4 *J. CHINESE L.* 83(1990).
46. Yeh, Jiunn-rong, *The Cult of Fatung: Representational Manipulation and Reconstruction in Taiwan*, Representation, The 2<sup>nd</sup> Conference of the Comparative Constitutional Law Standing Committee of LAWASIA, Katmandu, Nepal, December 7-10, 1994.