



律政司
Department of Justice

香港特區 如何鞏固法治社會

香港特別行政區政府律政司司長

鄭若驊, 大紫荊勳賢, GBS, SC, JP

成文法
與
普通法

成文法

詢問性訴訟
(inquisitorial)

指導性案例
(無約束力)

其他地方

普通法

對抗性訴訟
(adversarial)

案例法、遵循先例
(具約束力)

英國及曾受英國殖民
統治的地方

正義女神
泰美斯
ancient Greek
goddess Themis -
Justitia

—司法工作的象徵

蒙上
雙眼

- 任何人均**不會享有優勢**
或**遭受不利**的對待

右手
持天平

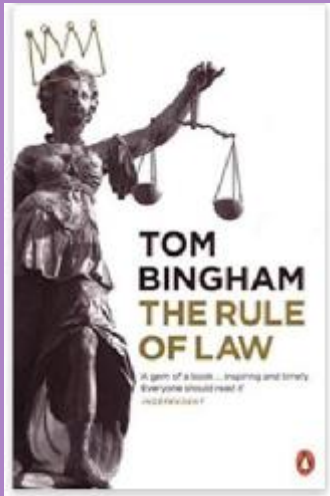
- 法庭須**公平客觀地權衡**
輕重，平衡不同的觀點

左手
執長劍

- 法庭**有權**作出**具約束力**
及**可強制執行**的判決



法治



Lord Bingham, The Rule of Law

A. The accessibility of Law

- the law must be intelligible, clear and predictable

B. Law not Discretion

- legal right and liability should be resolved by application of the law

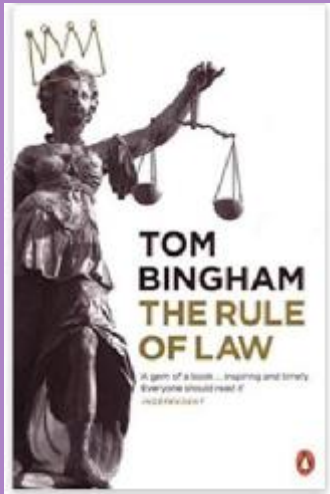
C. Equality Before the Law

- the laws should apply equally to all, save to the extent that objective differences justify differentiation

D. The Exercise of Power

- public powers must be exercised in good faith, fairly, not exceeding the limits and not unreasonably

法治



Lord Bingham, The Rule of Law

E. Human Rights

- the law must afford adequate protection of fundamental human rights

F. Dispute Resolution

- means for resolving disputes must be without prohibitive cost or inordinate delay

G. A Fair Trial

- adjudicative procedures should be fair

H. The Rule of Law in International Legal Order

- states should comply with its obligations in international law as in national law

C. Equality before the Law

法律面前
人人平等

BL/25

終審法院 前首席法官馬道立

「要了解香港的法律制度，關鍵在於明白**人人平等**這個概念。... **法律對每一個人同樣適用**。沒有...人或...機構是**凌駕於法律之上、超出法律規範以外的**。因此，**政府及所有政府人員均一概受法律約束**，與其他人並無分別。沒有任何特別團體、機構或人士是**凌駕於法律之上或免除於法律的平等適用**。人人平等是法治的一個基本要素。能正確地接納這點，才算是能正確地**尊重法治**。」

2016年法律年度開啟典禮

C. Equality before the Law

法律面前
人人平等

BL/25

法律對
每個人
同樣適
用

沒有人
凌駕法
律

沒有人
超越法
律的規
範

沒有人
免除於
法律的
平等適
用

如何體現在日常生活中？

C. Equality before the Law

法律面前
人人平等

BL/25

法律面前
人人平等

```
graph TD; A((法律面前  
人人平等)) --> B[法官  
審判案件]; A --> C[任何人  
提出民事訴訟]; A --> D[律政司  
作出刑事檢控]
```

法官
審判案件

任何人
提出民事訴訟

律政司
作出刑事檢控

爭議解決的方式

遇到爭議時，
該如何處理？



F. Dispute
Resolution

爭議解決

爭議解決的方式

F. Dispute
Resolution

爭議解決

商談

調解

仲裁

訴訟

F. Dispute Resolution

爭議解決

爭議解決的方式 - 基本重要的因素

獨立的第三方

公平程序（法律 / 證據）

成本效益

所需時間

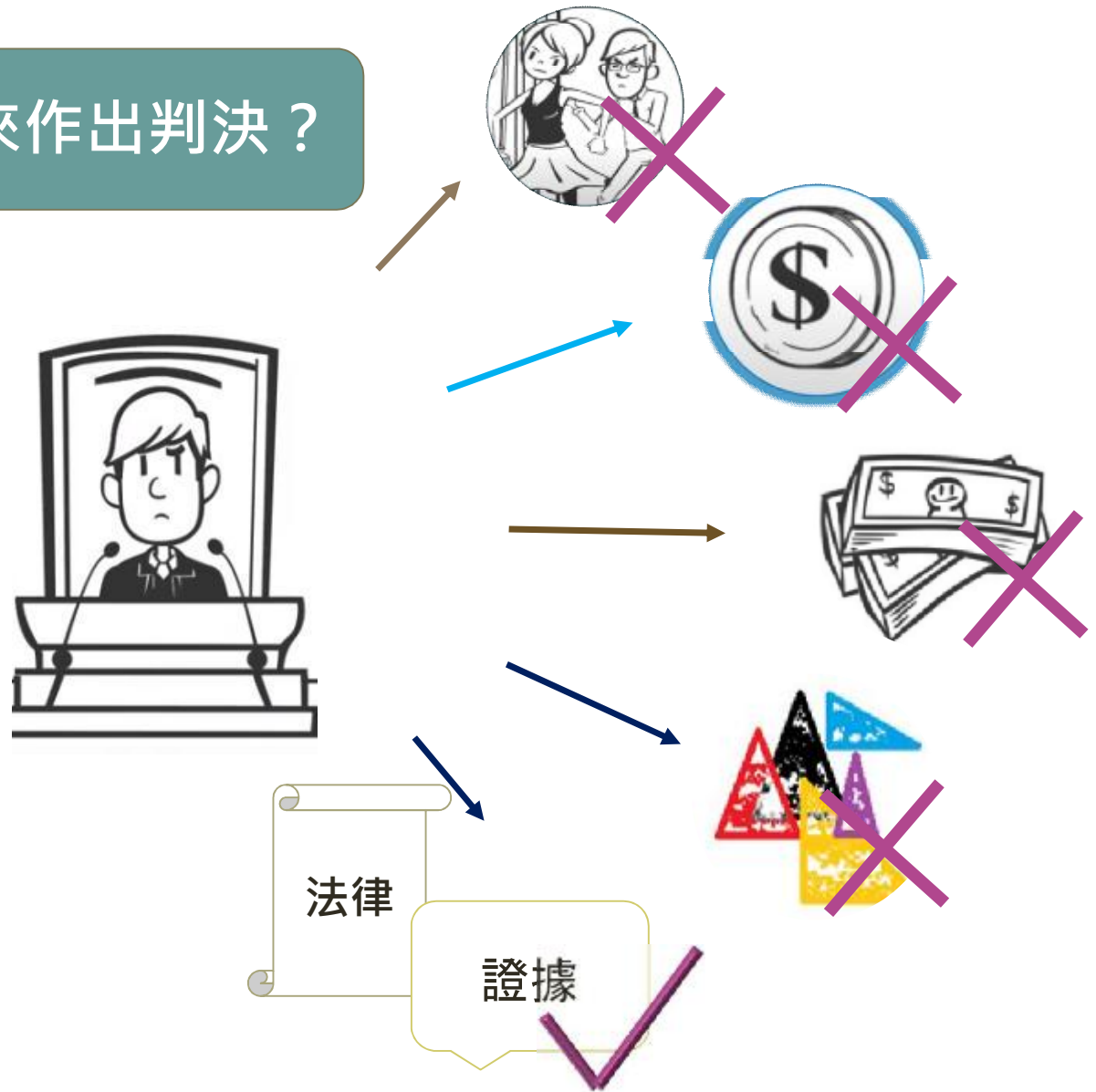
約束力

能否執行

法官根據甚麼來作出判決？

B. Law not
Discretion

法律
而非酌情權



法官根據甚麼來作出判決？

證據規則 Rule of Evidence

事實 Fact / 證據 Evidence

- 事實如何認定？
- Fact check / polarization

事實 Fact / 意見 Opinion

意見 / 專家意見

- 意見的事實依據
- 專業常識
- 預設立場

B. Law not
Discretion

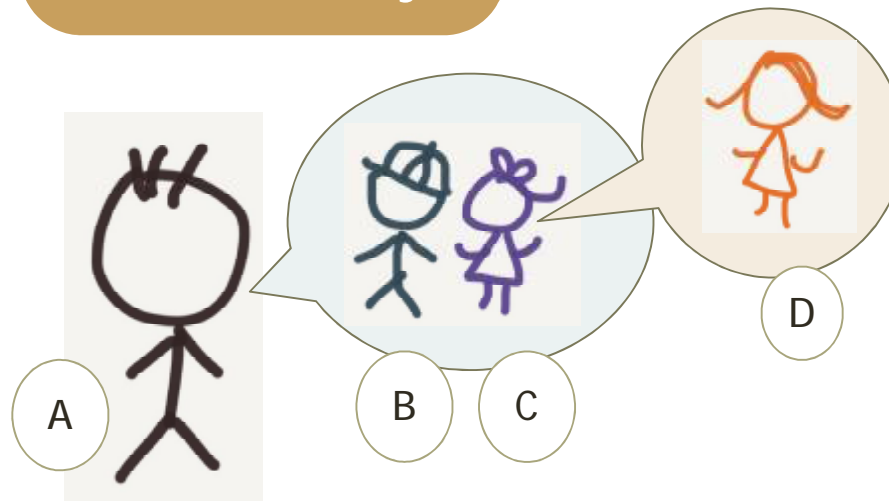
法律
而非酌情權

法官根據甚麼來作出判決？

證據規則 Rule of Evidence

相關性
Relevance /
可接納性
Admissibility

- Direct evidence / hearsay evidence
- Double hearsay
- Deduction / induction



B. Law not
Discretion

法律
而非酌情權

B. Law not
Discretion

法律
而非酌情權

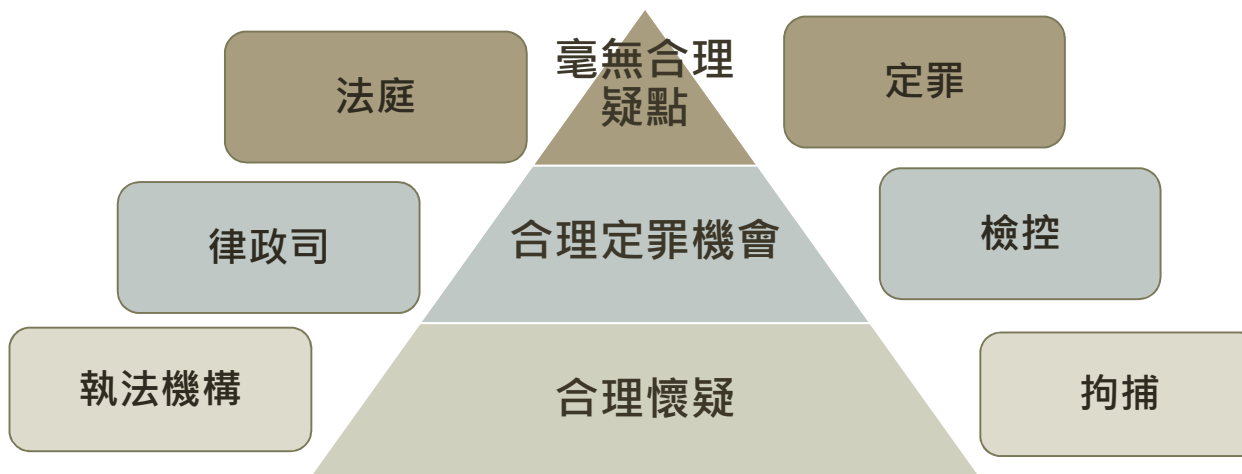
刑事檢控

《基本法》

第63條

• 香港特區律政司主管刑事檢察工作，
不受任何干涉

- 是否有法律依據？
- 證據是否充分？
- 檢控是否符合公眾利益？



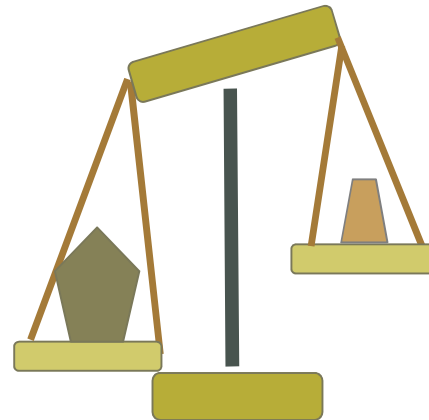
B. Law not
Discretion

法律
而非酌情權

民事訴訟

法律
舉証標準

- 相對可能性的衡量
Balance of probability



為何社會需要法律？

以德為本，以刑輔之



X的權利

社會

Y的權利



因素包括：

正常運作

公共秩序

權利平衡

和平共處

法律是否只有法官和律師才能明白？

香港的主要法律來源

案例 Judgments

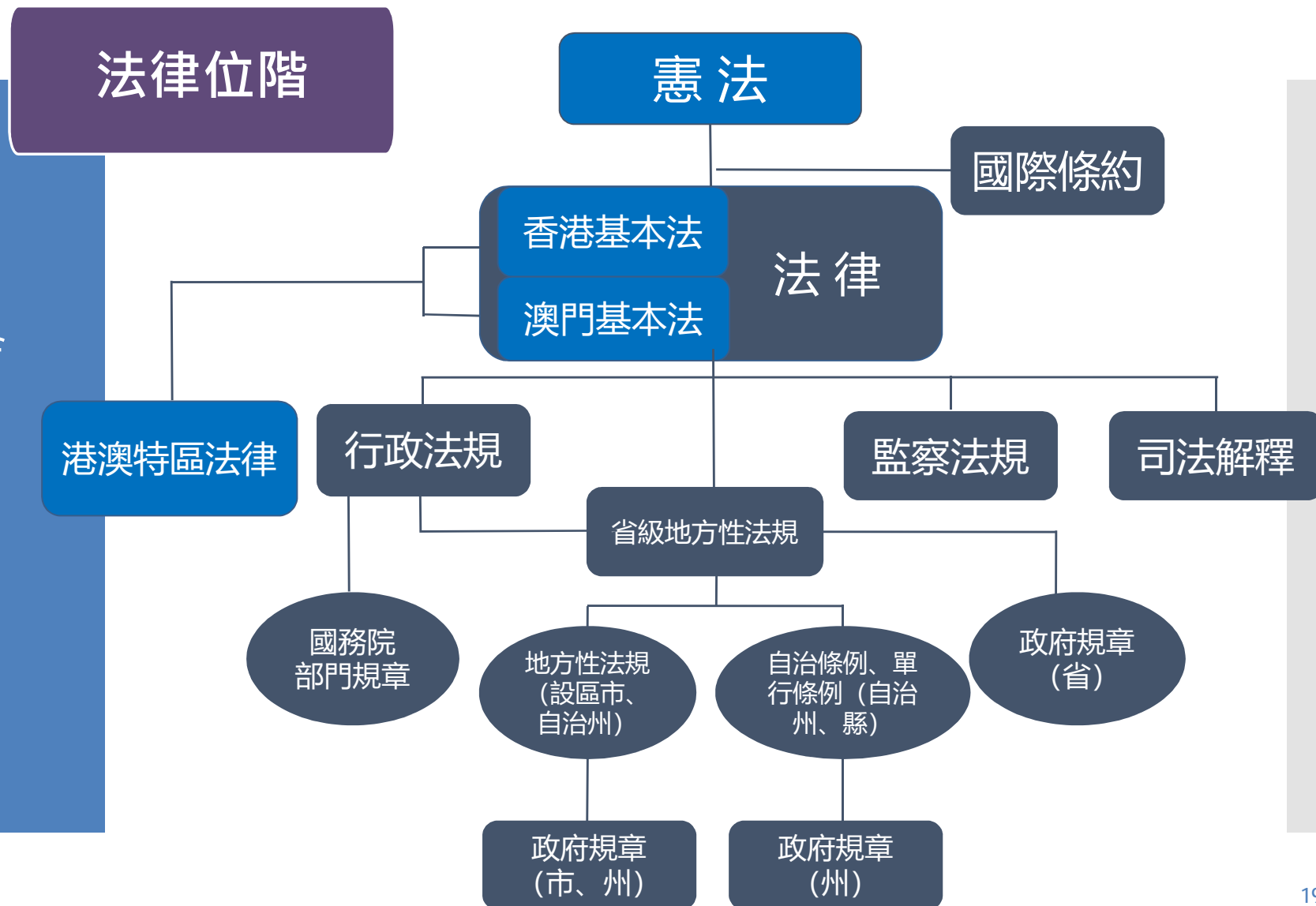
條例 Legislation

A. The
Accessibility of
Law

易於獲取
的法律

A. The Accessibility of Law

易於獲取的法律



香港法例

1. 回歸前法例

...香港原有法律除由全國人民代表大會常務委員會宣布為同本法牴觸者外，採用為香港特別行政區法律... *BL/160*

人大常委會決定
(1997年2月23日)

一、香港原有法律，包括普通法、衡平法、條例、附屬立法和習慣法，除同《基本法》牴觸者外，採用為香港特別行政區法律。

二、列於本決定附件一的香港原有的條例及附屬立法牴觸《基本法》，不採用為香港特區法律。

三、列於本決定附件二的香港原有的條例及附屬立法的部分條款牴觸《基本法》，牴觸的部分條款不採用為香港特區法律。

A. The Accessibility of Law

易於獲取的法律

香港法例

A. The Accessibility of Law

易於獲取 的法律

2. 回歸後 經立法會通過的法例

香港特區享有立法權。

香港特區的立法機關制定的法律須報全國人大常委會備案。備案不影響該法律的生效。

全國人大常委會在徵詢其所屬的香港特別行政區基本法委員會後，如認為香港特區立法機關制定的任何法律不符合本法關於中央管理的事務及中央和香港特區的關係的條款，可將有關法律發回，但不作修改。經全國人大常委會發回的法律立即失效。

BL/17

A. The Accessibility of Law

易於獲取的法律

條例 Legislation

- 雙語

香港特區的行政機關、立法機關和司法機關，除了使用中文外，還可使用英文，英文也是正式語文。

BL/9

- 簡潔明晰

- 由律政司法律草擬科負責草擬，準確反映政策，確保符合法理，盡量簡潔明晰、易於理解

- 易於查閱

- 電子版香港法例

www.elegislation.gov.hk



A. The Accessibility of Law

易於獲取的法律

案例 Judgments

- 可預測性
- 約束力
- 公開判詞
 - 法律參考資料系統
www.judiciary.hk
 - 律政司網站 - 重要判決摘要
www.doj.gov.hk
- *Ratio decidendi* 判決理由



G. A Fair Trial
公平審訊

及

Judicial
Independence
司法獨立

司法獨立 Judicial Independence

"independent in the sense that they (adjudicators) are free to decide on the legal and factual merits of a case as they see it, free of any extraneous influence or pressure and impartial."

Lord Bingham

G. A Fair Trial
公平審訊

及

Judicial
Independence
司法獨立

程序公正性

法律面前人人平等

依據法律

按證據

程序公平公開

判詞公開、有判決理由

有上訴機制

G. A Fair Trial
公平審訊

及

Judicial
Independence
司法獨立

《基本法》對司法獨立的保障

1. 獨立的審判

- 香港特區享有獨立的司法權和終審權

BL/2、19

- 法院獨立進行審判，不受任何干涉

BL/85

G. A Fair Trial
公平審訊

及

Judicial
Independence
司法獨立

《基本法》對司法獨立的保障

2. 法官的任命

- 法官按其本人的**司法和專業才能選用**

BL/92

- 法官經**獨立委員會推薦**，由行政長官任命

BL/88

G. A Fair Trial
公平審訊

及

Judicial
Independence
司法獨立

《基本法》對司法獨立的保障

3. 無懼無私的法官

- 法官享有任期的保障
—法官只有在無力履行職責或行為不檢的情況下，
才可按機制免職 BL/89

- 司法人員履行審判職責的行為不受法律追究

不設
旋轉門
制度

BL/85

司法誓言

...盡忠職守，奉公守法，公正廉潔，以無懼無偏、無私無欺之精神，維護法制，主持正義，為香港特區服務

司法制度確保司法獨立

法院架構



https://www.judiciary.hk/zh/about_us/courtchart.html

G. A Fair Trial
公平審訊

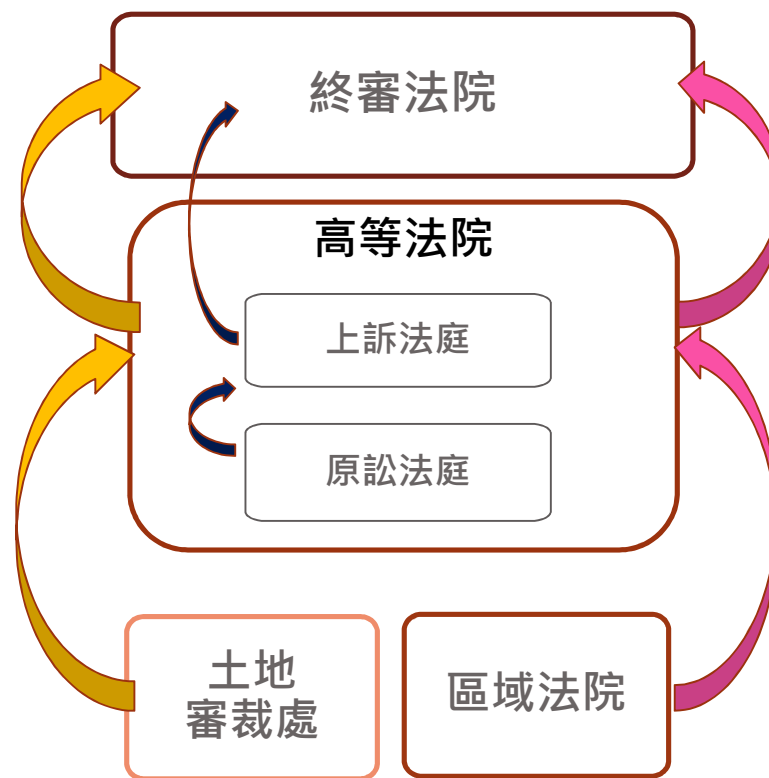
及

Judicial
Independence
司法獨立

G. A Fair Trial
公平審訊
及
Judicial
Independence
司法獨立

司法制度

一般民事上訴



Precedent
約束性



司法制度

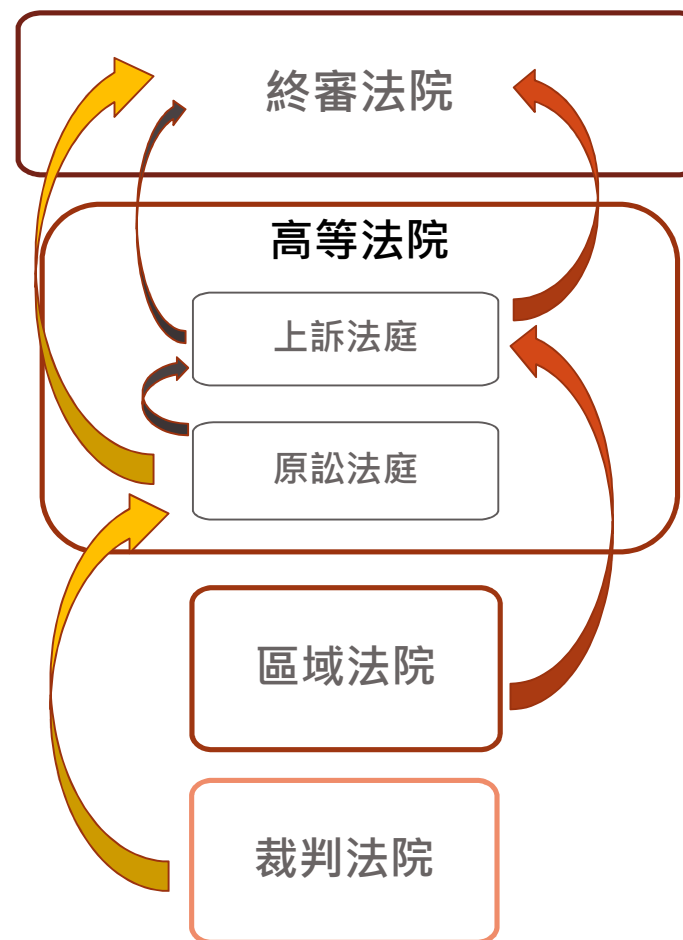
一般刑事上訴

G. A Fair Trial
公平審訊

及

Judicial
Independence
司法獨立

Precedent
約束性



G. A Fair Trial 公平審訊

及

司法獨立

司法制度

終審法院

首席法官

3 位常任法官

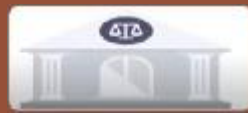
4位本地非常任法官 + 12 位海外非常任法官

"[t]he permanent judiciary of Hong Kong is completely committed to judicial independence and the rule of law. Successive chief justices have made this clear in public statements. These statements are not just lip service. They represent the convictions of experienced, courageous and independent-minded judges."

Lord Sumption
Non-Permanent Judge of CFA

法庭審訊是否公平？

香港的法律制度



公開審訊



有權選擇律師作為法律代表 BL/35



有權確保陳述獲得聆聽、
並有權回應另一方的陳述



判決書可供公眾查閱



上訴機制

G. A Fair Trial
公平審訊

及

司法獨立

D. Exercise of Power

權力的行使

要是政府濫用權力，怎麼辦？

司法覆核

何謂司法覆核？

- 法院對**行使或拒絕行使任何公共決策權力**的決定或作出覆核法律的**合法性**

目的

- **監察政府官員或其他公職人員行使其權力或執行其職務是否合法和有效**
- **保障個人利益**，免受行政上的**不合法、不合理行為**或**未有按恰當程序**所損害
- 覆核某成文法則的**合法性**

誰有資格提出申請？

- 與申請所關乎的事宜有**足夠權益** (sufficient interest)

D. Exercise of Power

權力的行使

要是政府濫用權力，怎麼辦？

司法覆核

許可申請
Leave
application

- 申請人必須證明案件「可作合理爭辯並有真實的成功機會」(reasonably arguable with realistic prospect of success)，法院才會受理司法覆核申請

時效

- 一般來說，申請人必須從速(promptly)向法院申請許可
- 無論如何在有關決定起計的3個月內向法院提出，除非法院認為有好的理由延展期限

司法覆核 — 法庭的角色

提出司法覆核的一般理由

D. Exercise of Power

權力的行使

A. 不合法 Illegality

- 例：
 - 違反《基本法》？
 - 越權？

B. 不合理 Irrationality

- Wednesbury unreasonableness, 即有關決定極其荒謬，任何有理智的人實際上都不會作出

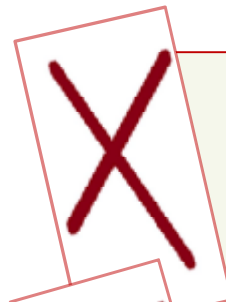
C. 程序不當 procedural impropriety

- 例：
 - 受影響一方沒有答辯的機會
 - 沒有就決定提供理由

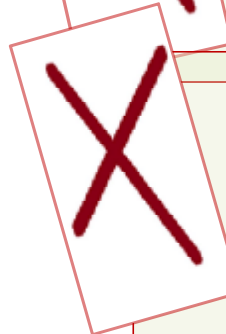
司法覆核 — 法庭的角色

D. Exercise of Power

權力的行使



非旨在剝奪公共權力行使者的
決策職能



非以法院的決定來取代決策機
構的決定

香港特區依法保障居民和其他人的權利和自由

BL/4

D. Exercise of Power 權力的行使

《基本法》第三章訂明居民享有多項權利

例：言論自由、旅行自由、信仰自由、選擇職業的自由

《公民權利和政治權利國際公約》等適用於香港的有關規定及享有的權利和自由依法受到保護

E. Human Rights 人權保障

香港特區維護國家安全應當尊重和保障人權，依法保護香港特區居民根據香港特別行政區基本法和《公民權利和政治權利國際公約》、《經濟、社會與文化權利的國際公約》適用於香港的有關規定享有的包括言論、新聞、出版的自由，結社、集會、遊行、示威的自由在內的權利和自由。

NSL/4

D. Exercise of Power 權力的行使

E. Human Rights 人權保障

權利並非絕對的，須受到法律規定的限制，
以保障社會的合法目的和平衡各方的需要

With respect to the right to hold opinions and the right to freedom of expression, Article 19(3) of the ICCPR—

“[t]he exercise of [these rights] carries with it special duties and responsibilities. It may therefore be subject to certain restrictions, but these shall only be such as are provided by law and are necessary: (a) For respect of the rights or reputations of others; (b) For the protection of national security or of public order (ordre public), or of public health or morals”.

司法覆核 — 法庭的考量

相稱原則測試 Proportionality Test

- 某法律條文 / 行政行為被質疑有違《基本法》賦予的權利
- 而該權利並非絕對

D. Exercise of Power
權力的行使

E. Human Rights
人權保障

(1) 限制是否旨於達到**合法目的**？

(2) 限制是否與該合法目的有**合理關連**？

(3) 限制有否**超過**達到該合法目的所需？

(4) 在**社會利益**和**個人權利**之間取得**合理平衡**

司法覆核 — 案例

郭榮鏗及其他人 訴 行政長官會同行政會議及另一人
梁國雄 訴 律政司司長及另一人 (2020) 23 HKCFAR 518

主要爭議點：

1. 合法性 爭議

- 根據《基本法》，行政長官會同行政會議是否合法地根據《緊急情況規例條例》獲立法會賦權去訂定《禁止蒙面規例》？《禁止蒙面規例》是否根據該條例妥為訂立？

2. 相稱性 爭議

- 如《緊急情況規例條例》符合《基本法》，而《禁止蒙面規例》亦根據該條例妥為訂立，那《禁止蒙面規例》所施加的限制是否相稱，因而合法地限制受保護的自由和權利？

D. Exercise of
Power
權力的行使

E. Human Rights
人權保障

郭榮鏗及其他人訴行政長官會同行政會議及另一人
梁國雄訴律政司司長及另一人 (2020) 23 HKCFAR 518

終審法院就**相稱性爭議**的判決理由重點：

1. 根據**證據**，在提出《禁止蒙面規例》之時，**法律與秩序急劇敗壞和暴力不斷升級**

2. 指稱受《禁止蒙面規例》限制的自由及權利，即**集會、遊行和示威的自由、言論及發表的自由等**，並非絕對，而是可受到合法限制

3. 終審法院引用**相稱原則測試**，裁定——

(1) 《禁止蒙面規例》旨在達致**預防、阻遏及停止暴力等合法目的**

(2) 相關限制與上述合法目的**有合理關聯**

à 禁止在公眾秩序活動中「蒙面」可讓政府直接應對違法行為，也有助**識辨違法者**，以便進行**逮捕和檢控**

D. Exercise of Power
權力的行使

E. Human Rights
人權保障

郭榮鏗及其他人 訴 行政長官會同行政會議及另一人
梁國雄 訴 律政司司長及另一人 (2020) 23 HKCFAR 518

D. Exercise of Power 權力的行使

(3) 言論及和平集會自由須和平方行使。公眾聚集一旦淪為非法集結，參與者便不再是在行使受保障權利，而是應受法律制裁和限制。按個別案件的證據，無辜旁觀者可引用有關條文的合理辯解作免責辯護

(4) 即使採用“不超逾所需”(no more than necessary)的較高門檻，《禁止蒙面規例》的限制也符合相稱驗證準則

E. Human Rights 人權保障

(5) 就是否已取得公正平衡而言，案中受保障權利被侵犯的程度有限；相比之下，《禁止蒙面規例》有明確的社會利益

(6) 終審法院同意在權衡輕重時應充分考慮不同人的利益，特別是香港的整體利益，尤其是蒙面違法者以為隱藏身分便可逍遙法外，肆意作出損害法治的行為

司法覆核 — 案例

張德榮 訴 行政署長 [2020] HKCA 124

背景：

1. 政府總部東翼前地（廣場），按行政署署長所推行的許可機制管理。
2. 根據該機制，廣場只在星期日和公眾假期上午10時至下午6:30向公眾開放，供舉行公眾集會及遊行，但事前須向署長申請並獲其批准

主要爭議點：

1. 依法規定 爭議

- 該機制是否根據法律權限施加？是否清晰明確，並充分保障個人權利免被濫用？

2. 不合法 爭議

- 該機制是否涉及不合法的元素，即原因為事實錯誤或法律錯誤？

3. 相稱性 爭議

- 該機制是否相稱？

D. Exercise of Power
權力的行使

E. Human Rights
人權保障

張德榮 訴 行政署長 [2020] HKCA 124

上訴庭的判決理由重點：

1. 依法規定 爭議

- **法律權限**：政府就廣場的**擁有權及作為佔用人的責任**，**構成適當法律權限**以實施該機制
- **易於查閱**：公眾可以查閱有關機制
- **充分明確**：根據該機制的行政指引條款，證據顯示有**充分措施保障行使發表自由和集會自由的權利**免受干預

2. 不合法 爭議

- **法律錯誤**：行政署長訂立機制的**法律權限源自政府就廣場的擁有權**，署長代表政府作為政府總部的**管理人**，有責任確保廣場進行的活動不會防礙政府總部的運作，也不會影響該處的訪客或職員的安全

D. Exercise of
Power
權力的行使

E. Human Rights
人權保障

張德榮 訴 行政署長 [2020] HKCA 124

上訴法院的判決理由重點：

3. 相稱性 爭議

- 就廣場而言，案件**不涉及對立的憲制權利**
- 上訴法院應用相稱原則測試，裁定—
 - 執行該機制有**合法目的**，包括**保障進出廣場工作人員、訪客及車輪的正常活動**，管理假日及公眾假期的**公眾集會活動**
 - 該機制與合法目的**有合理關聯**
 - 在評估限制程度，及權衡限制與政府總部在工作日運作可能作成干擾的風險後，裁定該機制**不超出為達致合法目的所必要的限度**
 - 在**侵害措施的社會利益與保障權利受侵蝕之間**，已取得合理平衡

D. Exercise of
Power
權力的行使

E. Human Rights
人權保障

H. The Rule of Law in International Legal Order

國際法
層面的法治

All States are Equal

各國主權平等

Principle of Non-Intervention

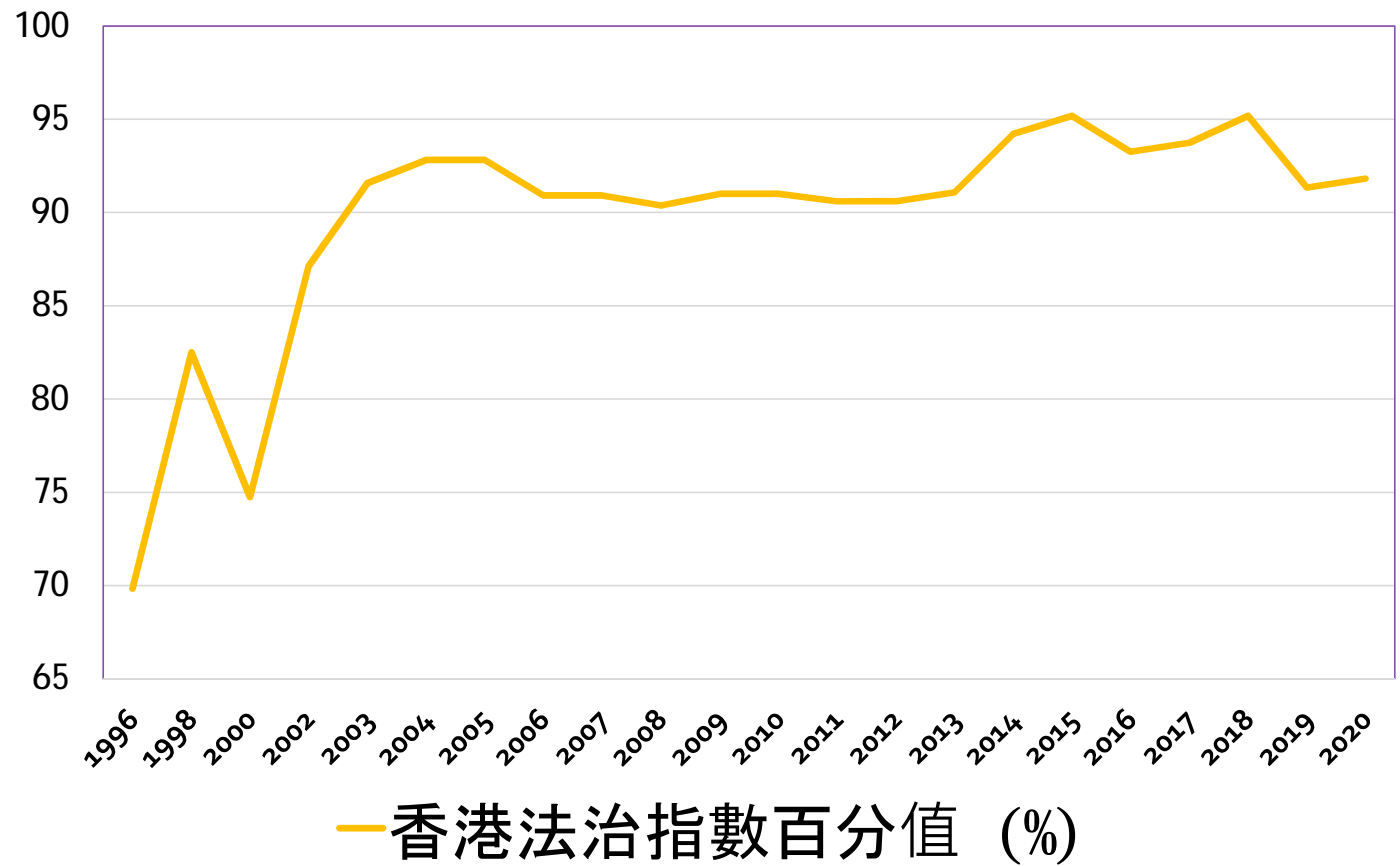
不干涉原則

"No State has the right to intervene, directly or indirectly, for any reason whatever, in the internal or external affairs of any other State..."

- United Nations

世界銀行
《世界管治指標》

香港歷年排名



願景2030
聚焦法治



https://www.doj.gov.hk/tc/publications/pdf/vision_2030_empowerment_booklet_c.pdf