

從基本法框架看特首選舉

張達明律師

香港大學法律學院首席講師

基本法的框架

- 44條：香港特別行政區行政長官由年滿四十周歲，在香港通常居住連續滿二十年並在外國無居留權的香港特別行政區永久性居民中的中國公民擔任。

基本法的框架

- 45條：

香港特別行政區行政長官在當地通過選舉或協商產生，由中央人民政府任命。

行政長官的產生辦法根據香港特別行政區的實際情況和循序漸進的原則而規定，最終達至由一個有廣泛代表性的提名委員會按民主程序提名後普選產生的目標。

行政長官產生的具體辦法由附件一《香港特別行政區行政長官的產生辦法》規定。

基本法的框架

- 附件一《香港特別行政區行政長官的產生辦法》：
 - 一、行政長官由一個具有廣泛代表性的選舉委員會根據本法選出，由中央人民政府任命。
 - 二、選舉委員會委員共800人，由下列各界人士組成：
...
 - 七、二〇〇七年以後各任行政長官的產生辦法如需修改，須經立法會全體議員三分之二多數通過，行政長官同意，並報全國人民代表大會常務委員會批准。

2004年4月6日人大常委決議：

政改五部曲

- 一)特首向人大常委會提交報告，提請人大常委會決定特首及立法會兩個產生辦法是否需要進行修改。
- 二)人大常委會依照《中華人民共和國香港特別行政區基本法》第四十五條和第六十八條規定，根據香港特別行政區的實際情況和循序漸進的原則確定。

2004年4月6日人大常委決議：

政改五部曲

- 三)特區政府向立法會提出修改行政長官產生辦法和立法會產生辦法，並經立法會全體議員三分之二多數通過。
- 四)特首同意經立法會通過的議案。
- 五)特首將法案報全國人民代表大會常務委員會，予以批准。

2007年12月29日 人大常委決議

- 「2017年…行政長官的選舉可以實行由普選產生的辦法」
- …行政長官實行普選產生的辦法時，須組成一個有廣泛代表性的提名委員會。
- 提名委員會可參照香港基本法附件一有關選舉委員會的現行規定組成。
- 提名委員會須按照民主程序提名產生若干名行政長官候選人，由香港特別行政區全體合資格選民普選產生行政長官人選，報中央人民政府任命。

可參照附件一有關選舉委員會的現行規定

- 選舉委員會選舉產生，在2012年，成員由800名增至1,200名。
- 選舉委員會分為：一)工商金融界、二)專業界、三)勞工、社會服務、宗教界、及四)原政界，共四個界別，每個界別300人。

《公民權利和政治權利國際公約》

第二十五條

- 每個公民應有下列權利和機會，不受第二條所述的區分和不受不合理的限制：

...

(乙) 在真正的定期的選舉中選舉和被選舉，這種選舉應是普遍的和平等的並以無記名投票方式進行，以保證選舉人的意志的自由表達；

...

《公民權利和政治權利國際公約》

第二條

一) 本公約締約國承允尊重並確保所有境內受其管轄之人；無分種族、膚色、性別、語言、宗教、政見或其他主張民族本源或社會階級、財產、出生或其他身分等等，一律享受本公約所確認之權利。

2017特首普選的主要課題

- 在有提名委員會下，是否等於篩選？如何令選舉符合真正民主普選標準？
- 提名委員會如何「按民主程序」提名普選候選人？
- 公民聯署提名是否符合基本法？
- 是否接受有制度安排，以確保候選人/當選者中央政府能接受？
- 「守前門」 vs 「守尾門」

關鍵取態：

- 中央是否願意給予香港人在2017年有一個符合國際標準的**真正民主普選**？
- 參選權利不受不合理的限制
- 參選權利不受宗教、政治或其他見解等等的區分
- 普遍和平等
- 保證選舉人的意志的自由表達
- =>能真正選擇不同政見或黨派的參選人

曾鈺成（25/10/2013中大講座）：

- 公眾對2017年特首普選已有期望，回歸16年經驗說明，若2017年體制不改變，將是「災難性」，而若方案明顯不公平，以及有機制可任意篩走中央不喜歡的人，則難以取得公眾和泛民支持。
- 如要通過一個提名委員會，將一些民望好高、社會上很有支持的人篩走，民望只有20、30分的人拿進來，後果是「難以收拾，行不通」的。

中央詮釋基本法的靈活性

- 1996年5月15日常委員會關於《中華人民共和國國籍法》的解釋
- 國籍法第三條：中華人民共和國不承認中國公民具有雙重國籍。
 - 一. 凡具有中國血統的香港居民，本人出生在中國領土（含香港）者，以及其他符合《中華人民共和國國籍法》規定的具有中國國籍的條件者，都是中國公民。
 - 四. 在外國有居留權的香港特別行政區的中國公民，可使用外國政府簽發的有關證件去其他國家或地區旅行，但在香港特別行政區和中華人民共和國其他地區不得因持有上述證件而享有外國領事保護的權利。
 - 五. 香港特別行政區的中國公民的國籍發生變更，可憑有效證件向香港特別行政區受理國籍申請的機關申報。

中央詮釋基本法的靈活性

- 附件一修改三部曲：
- 七、二〇〇七年以後各任行政長官的產生辦法如需修改，須經立法會全體議員三分之二多數通過，行政長官同意，並報全國人民代表大會常務委員會批准。
- 2004年4月6日人大常委決議：五部曲
- 一)特首向人大常委會提交報告，提請人大常委會決定特首及立法會兩個產生辦法是否需要進行修改。
- 二)人大常委會依照《中華人民共和國香港特別行政區基本法》第四十五條和第六十八條規定，根據香港特別行政區的實際情況和循序漸進的原則確定。

如何詮釋基本法有關提名委員會的規定

- 機構提名 VS 選舉委員會委員個人提名
- 機構提名+ “民主程序” =由各委員以少數服從多數的方法表決提名產生若干名行政長官候選人??
- 關鍵取態：提名委員會的規定，是要有效達致符合國際標準的真正民主普選，還是凌駕有關標準？
- 為何要有有廣泛代表性的4大界別？
- 確保候選人能得到每一界別的普遍支持 VS
- 確保每一界別都有權提名候選人

民主程序機構提名

- 只需符合指定條件=>提名委員會機構提名
- 例：能得到某一界別若干比例委員(如八分之一)提名或每一界別較低比例委員(如20分之一)