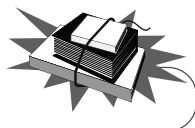


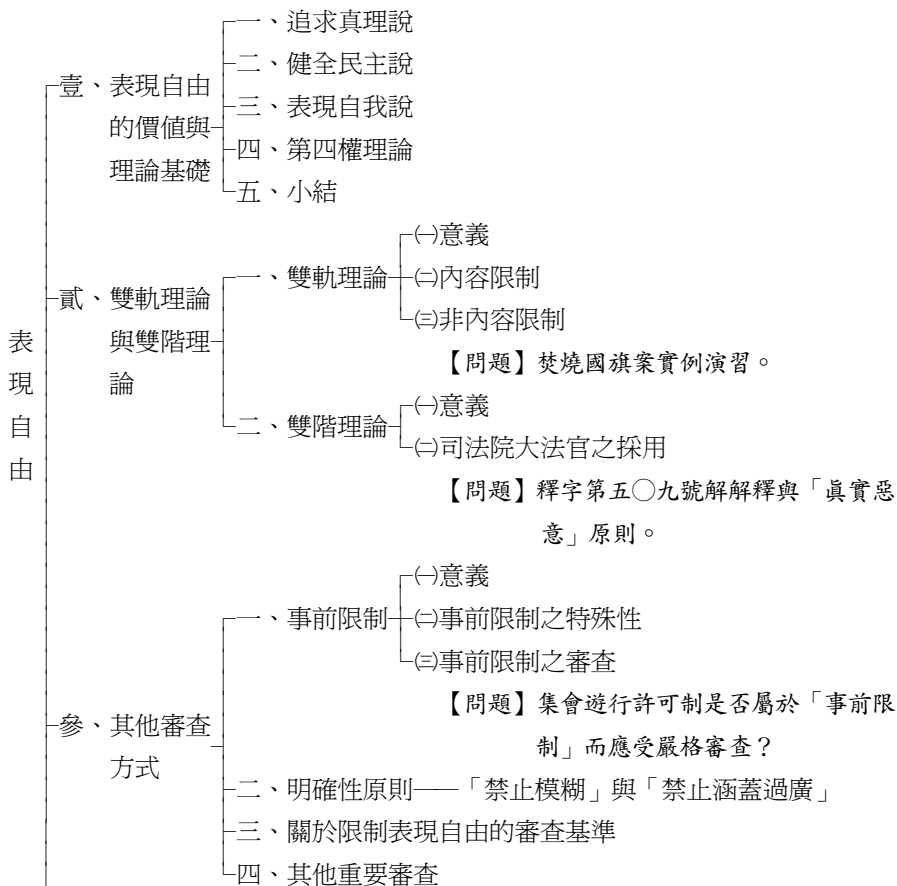


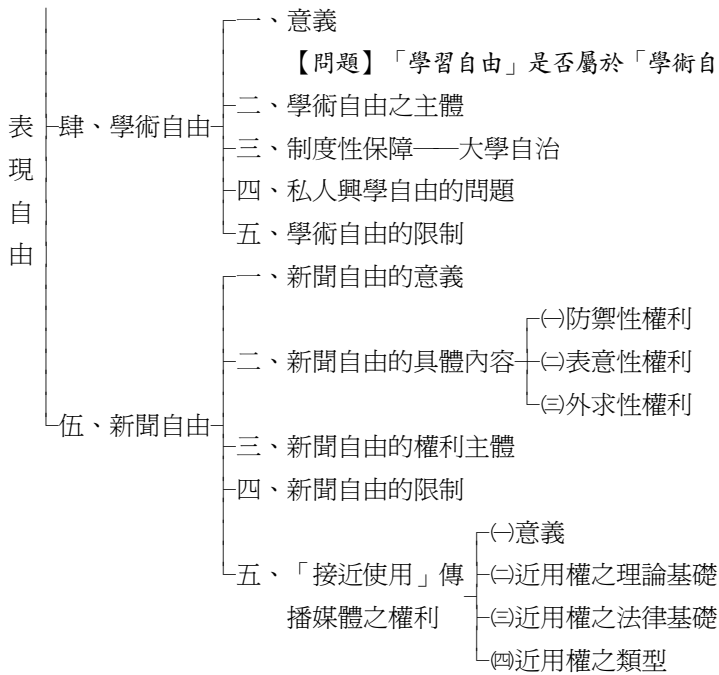
第五章



表現自由

體系表





內容說明

憲法第十一條規定：「人民有言論、講學、著作及出版之自由。」本條所規定的四種自由權利，即屬廣義的言論自由，亦有稱之為「表現自由」（Freedom of Expression）、「意見自由」、「表意自由」者。

表現自由（廣義的言論自由），泛指人民表達意見、觀念、情緒、事實等資訊的權利，甚至也包括收受訊息之權利（The Right to Receive）、學術自由（Academic Freedom）、知的權利（The Right to Know）、接近使用媒體之權利（The Right of Access to Media）等一切有關資訊傳播之權利。自然包含同條所列之講學、著作及出版自由，甚至也包括了集會自由在內。

狹義的言論自由，則指除講學自由、著作自由、出版自由以外的表達自由。以下若未特別指明，則本文所稱之表現自由係指廣義之言論自由。



之所以如此論述，主要乃因著作、出版、講學自由，甚至集會自由等，原則上都只是不同型態的言論自由。

壹、表現自由的價值與理論基礎

為何要保障表現自由？此一問題之解答，涉及許多有關表現自由之案件應如何判斷。例如：表現自由之目的，乃在於促進健全之民主制度，使公共政策能夠經由廣泛的討論、辯論與溝通而形成。那麼所謂的「政治性言論」可能就應該受到較高的保護，而猥褻出版品、商業廣告等言論，就可以受到國家較為嚴格的控制。且「政治廣告」較「商業廣告」受到的保護程度也較高。但若表現自由之目的，乃在保障個人之人格尊嚴，那麼公司法人的促銷廣告則因法人本身並無所謂「人格尊嚴」，其言論即不當然受到表現自由的保護。

以下即將各類有關表現自由理論基礎的學說簡要介紹。

一、追求真理說

- (一)此說認為表現自由可以幫助吾人發現真理，增長知識。其以為政府對言論之禁止或事前限制，將會阻礙人類知識的進步。
- (二)關於表現自由與追求真理的關係，美國聯邦最高法院大法官Oliver W. Holmes曾以「觀念自由市場」(Free Marketplace of Ideas)的說法說明之，指出唯有將各種思想置於自由競爭的市場上，才能藉著觀念的自由交換(Free Trade of Ideas)，而由大眾決定是否接受何種觀念為真理。
- (三)由於追求真理說對於人類，特別是政府的智慧存疑，其自然反對政府對某種言論、觀念予以歧視、限制，因為這將會扭曲市場競爭，使得真正的真理難以出現。後述的「雙軌理論」(Two-track Theory)，對於政府的「言論內容限制」予以非難，就是基於此一立場。

二、健全民主說

- (一)此說主張表現自由之所以應受保護，即在於其有助於民主政治的運作。因為民主政治乃是「人民自治」(Self-government)，由人民行



使選舉、被選舉，以及批判、檢討政策等方式來達成國民主權之目標。而表現自由，特別是有關公共事務的批判討論，能使民主政治主權在民的精神予以實現。

(三)至於表現自由如何健全民主政治，約有以下各端：

1. 政治資訊的流通：人民在投票、選舉時，必須有著充分的資訊，才能夠做出理智而正確的選擇，而不至於被偏見、成見所惑。
2. 公意的自由形成：民主國家的政策形成，必須探究「公意」，然而公意之形成，則有賴於公眾對各類資訊的充分了解，並進行討論與辯論。

(四)從健全民主說的立場出發，則對於有關「政治性」的言論，會優先保護。例如：美國法院基本上認為誹謗言論並不受保障，但若該項言論係對於「公務員」進行批評，則仍受相當程度的保護，以免人們為了自保而不敢批評政府官員，造成「寒蟬效應」(Chilling Effect)。

(五)至於何謂「政治性言論」則有以下不同見解：

1. 狹義說：只有涉及必須由公眾直接或間接投票表示意見並與公益有關之公共議題，其言論方為「政治性言論」。如某一法律是否應修改、某一候選人可否當選等。
2. 廣義說：凡是「發話人」(Speaker)有以其言論促進公共思辯(Contribution to Public Deliberation)的意思，且「收訊者」(Receiver)亦認為其屬此種言論，則稱為「政治性言論」。依此，則例如：公開撰文批評某部電影之劇情歧視女性、示威抗議某時裝展使用皮革等，皆屬政治性言論。但純粹討論某一影星是否再婚、商品促銷廣告，原則上就不是政治性言論。
3. 最廣義說：任何對公眾或個人之價值有所影響之言論，由於可能強化個人的政治判斷思考能力，均屬政治性言論。如教育、哲學、科學、文學與藝術創作等，皆屬政治性言論。

三、表現自我說

(一)表現自我說認為表現自由的主要價值，乃是保障個人發展自我、實現自我。亦即保障個人的自主(Autonomy)與自我表現(Self-expression)。