

國立臺灣大學國家發展研究所 100 學年度第 1 學期課程綱要

課程資訊					
課程名稱	(中) 公法學專題：歐美立憲主義與違憲審查理論				
課程編號	341 U3200	班次		學分數	2
全/半年	半年			必/選修	必
授課教師	湯德宗			修課人數	30
上課時間	週四 17:40~19:30			課程加選方式	1
上課地點	台灣大學國家發展研究所 206			博士班核心能力	
課程網頁	http://idv.sinica.edu.tw/dennis/			碩士班核心能力	C、E
課程大綱					
課程目標	本專題希望深化我國憲政理論基礎之研究，並為施行超過一甲子之違憲審查制度，尋求更具說服力的論證基礎。				
課程概述	隨著前蘇聯與東歐共產國家之解體，及日益明顯之全球化發展趨勢(globalization)，比較憲法之研究亦逐漸邁入新的紀元-- 從過去強調歐、美立憲主義之同源與近似，轉而注重兩者之分殊與差異。本專題擬由立憲主義最基本的面向，包括「言論自由」、「人性尊嚴」、「基本權利的防衛功能」（基本權利第三人效力問題）、「違憲審查制度」等切入，探討歐、美憲政發展之差異。 本專題並擬本此基礎檢視某個違憲審查理論。按今世嘗試證立違憲審查制度為正當之文獻，可謂汗牛充棟，然而人們實際卻更加質疑（甚且敵視）各種違憲審查理論(theories of constitutional review)-- 何以幾個非經選舉產生的大法官即能將有關極具政治爭議性議題（如墮胎、宗教、性別及性行為等）之法律，宣告違憲而無效？甚至可以決定如何選舉總統？ 此間還有其他可能？如果，「違憲審查」的任務果不在解決政治爭議？如果，憲法學不應獨立於政治承諾(political commitment)？立憲主義與違憲審查能有新的關連？				
關鍵字	言論自由；人性尊嚴；基本權利的防衛功能；違憲審查理論；立憲主義				
課程要求	本專題將以 GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM (Cambridge University Press, 2005) 及 LOUIS M. SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION: A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW (Yale University Press, 2001) 為主要教材，並輔以相關中文文獻。學期前三分之二課程，由選課同學按表定進度，自選子題（於初次上課時確定），依次報告研讀心得，並接受詢答。其餘三分之一課程，則由選課同學自訂相關議題，撰寫學期報告，於課堂發表，並由同學交互評論。				
Office Hours	週四 19:30~20:00				
參考書目	LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF				

CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW (Yale University Press, 2001).

GEORGE NOLTE, EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM (Cambridge University Press, 2005).

Richard S. Kay, *American Constitutionalism*, in CONSTITUTIONALISM: PHILOSOPHICAL FOUNDATIONS 16 (Larry Alexander eds., 2005).

Erwin Chemerinsky, *In Defense of Judicial Review: The Perils of Popular Constitutionalism*, 2004 U. ILL. L. REV. 673 (2004).

Keith E. Whittington, *An "Indispensable Feature"? Constitutionalism and Judicial Review*, 6 N.Y.U. J. LEGIS. & PUB. POL'Y 21 (2003).

Brannon P. Denning, *Against (Constitutional) Settlement*, 19 CONST. COMMENT. 781 (2002).

湯德宗，〈立法裁量之司法審查的憲法依據-- 違憲審查正當性理論初探〉，輯於氏著，《權力分立新論 卷二：違憲審查與動態平衡》，頁 1～73（2005 年 4 月）。

湯德宗，〈違憲審查制度之改進-- 由「多元多軌」到「一元單軌」的改進方案〉，輯於氏著，《權力分立新論 卷二：違憲審查與動態平衡》，頁 175～259（2005 年 4 月）。

湯德宗，〈未依法訂定之法規命令得否作為裁判依據？大法官釋字第 672 號解釋評析〉，《法令月刊》，第 61 卷第 5 期，頁 4～24（2010 年 5 月）。

蘇永欽，〈從體系功能的角度看大法官的規範違憲審查-- 走向適切回應社會變遷的司法積極主義（上）〉，《法令月刊》，第 59 卷 6 期，頁 71～98（2008 年 6 月）。

蘇永欽，〈從體系功能的角度看大法官的規範違憲審查-- 走向適切回應社會變遷的司法積極主義（下）〉，《法令月刊》，第 59 卷 7 期，頁 4～33（2008 年 7 月）。

蘇永欽，〈裁判憲法訴願？-- 德國和台灣違憲審查制度的選擇〉，《法令月刊》，第 58 卷 3 期，頁 4～22（2007 年 3 月）。

	黃舒芃，〈從普通法背景檢討美國司法違憲審查正當性的問題〉，《國立臺灣大學法學論叢》，第34卷2期，頁63～122（2005年3月）。 徐正戎，〈法國違憲審查制度：獨一無二？〉，《月旦法學雜誌》，第116期，頁9～22（2005年1月）。 黃舒芃，〈再訪「抗多數困境」--從Dworkin憲法理論的角度檢視Bickel的司法審查理論〉，《歐美研究》，第32卷4期，頁685～709（2003年12月）。 黃昭元，〈司法違憲審查的正當性爭議--理論基礎與方法論的初步檢討〉，《國立臺灣大學法學論叢》，第32卷6期，頁105～153（2003年11月）。			
評量方式	No.	項目	百分比(%)	說明
	1	課堂參與	20	
	2	論文報告	80	
週次	單元主題			
第1週	主課程介紹（課務安排）			
第2週	中文文獻			
第3週	Georg Nolte, 1. <i>European and US constitutionalism: comparing essential elements</i>, in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 3~20. Richard S. Kay, <i>American Constitutionalism</i>, in LARRY ALEXANDER (ED.), CONSTITUTIONALISM: PHILOSOPHICAL FOUNDATIONS, pp 16~63.			
第4週	Roger Errera, 2. <i>Freedom of speech in Europe</i>, in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 23~48. Frederick Schauer, 3. <i>Freedom of expression adjudication in Europe and the United States: a case study in comparative constitutional architecture</i>, in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 49~69.			
第5週	Giovanni Boggetti, 4. <i>The concept of human dignity in European and US constitutionalism</i>, in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 85~107. James Q. Whitman, 5. <i>'Human dignity' in Europe and the United States: the social foundations</i>, in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 108~124.			
第6週	Dieter Grimm, 6. <i>The protective function of the state</i>, in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 137~155. Frank I. Michelman, 7. <i>The protective function of the state in the United States and Europe: the constitutional question</i>, in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US			

	CONSTITUTIONALISM, pp 137~155.
第 7 週	Michel Rosenfeld, 8. <i>Constitutional adjudication in Europe and the United States: paradoxes and contrasts</i> , in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 197~238.
第 8 週	Lech Garlicki, 9. <i>Democracy and international influences</i> , in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 263~279. Jed Rubinfeld, 10. <i>The two world orders</i> , in GEORGE NOLTE (ED.), EUROPEAN AND US CONSTITUTIONALISM, pp 280~296.
第 9 週	LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>Introduction: A New Theory of Constitutional Law</i> , pp. 1~11. LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>1. The Impossible Constitution</i> , pp. 12~33.
第 10 週	LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>2. Strategies for a Just Peace</i> , pp. 34~60. LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>3. Constitutional Boundaries</i> , pp. 61~85.
第 11 週	LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>4. The Elusive Goal of Unsettlement</i> , pp. 86~108. LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>5. The Constitution of Political Community</i> , pp. 109~143.
第 12 週	LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>6. The Structure of Unsettlement</i> , pp. 144~172. LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>7. The Right to Unsettlement</i> , pp. 173~209. LOUIS MICHAEL SEIDMAN, OUR UNSETTLED CONSTITUTION : A NEW DEFENSE OF CONSTITUTIONALISM OF JUDICIAL REVIEW, <i>Conclusion: Unsettling Unsettlement</i> , pp. 210~216.
第 13 週	學期報告寫作

第 14 週	學期報告
第 15 週	學期報告
第 16 週	學期報告
第 17 週	學期報告
第 18 週	學期報告