

中華民國憲法及政府（下）
CONSTITUTION & GOVERNMENT OF THE REPUBLIC OF CHINA(II)

授課教師：黃錦堂（hwngntn@ntu.edu.tw）

壹、課程目標

本學期先以三週時間上完權力分立與政府組織有關之考試院、監察院。然後討論本學期的重點「基本人權」，涵蓋人權保障的歷史由來、理念、人權之分類、人權與公共利益的衝突與最適化衡量（比例原則；法律保留原則、法律明確性原則），以及美國法（三種審查基準、雙軌、雙階）與德國法的發展，當然也將檢討我國司法院大法官的解釋，例如釋字第 603 號。

基本權將區分為自由權、平等權、社會權、訴訟權，分別講授。

貳、授課方式：

由老師主講，學生得隨時提問。

參、授課進度與方法：

擬先建立人權保障的理論，然後依自由權、平等權、社會權、訴訟權逐一討論。在講解中，將納入國內人權最新議題與新聞，以便深刻化有關的討論。

肆、課程內容與構想

週次	課 程 內 容
一	考試權（尤其考試院與行政院之權力分立問題）
二	監察權（得區分為外國之國會調查權與 ombudsman 制度，後者係針對若干重點政策領域而分別設立或單一設立）
三	權力分立的總結，尤其司法院大法官功能定位與法律違憲審查的基準（此將銜接到基本人權有關的案例）
四	基本人權的定性與分類：天賦人權；出於公共利益而得為干涉；法律保留原則；比例原則；違憲審查。基本人權的分類，見歐洲聯盟人權宣言所建立的體系。閱讀文獻：李惠宗，《憲法要義》教科書。李建良，「基本權利理論體系之構成及其思考層次」，收錄於氏著，《憲法理論與實踐（一）》。
五	關於自由權： 本質；出於公共利益而得為限制；利益衡量與比例原則。閱讀文獻：李惠宗，《憲法要義》的詮釋以及大法官解釋的整理。

六	美國法三種審查基準之理論。閱讀文獻：林子儀，「言論自由的限制與雙軌理論」（1997）。進一步討論德國的基本人權理論。閱讀文獻：李建良，基本權利與國家保護義務；陳愛娥，基本權作為客觀法規範；收錄於李建良、簡資修主編，《憲法解釋之理論與實務，第二輯》（2000），以上旨在介紹分享請求權、組織與程序的保障、國家積極保護義務。另見，許育典，「宗教自由作為基本權的憲法保障」，收錄於氏著，《宗教自由與宗教法》（2005）。
七	回到我國，尤其針對釋字第 445 號有關集會遊行、第 603 號有關指紋建檔、釋字第 490、573 號有關宗教自由等。
八	討論李惠宗所著教科書對各種自由權的詮釋與整理。
九	困難案型在於事涉基本重要人權但事涉及重大公共利益，如何最適拿捏：例如壹週刊報導奉天、當陽專案，洩密者該當刑法第 109 條與否及該法條之違憲審查，見 2002/03/24 中國時報之座談。再如譏謗罪與言論自由，釋字第 509 號解釋與曾文惠女士自訴案。終身吊照之合憲性爭議（釋字第 531 號）、警察臨檢之合憲性（釋字第 535 號）。
十	進入平等權，得區分為特別平等與普通平等，前者得區分為「歧視性措施之禁止」（當今一般應採嚴格或至少中度審查基準，以便匡正歷史以來的錯誤。）與「優惠措施」（就針對弱勢者而提供之優惠性措施，從漸進角度以觀，得採支持的立場，須有實證數據支撐而且措施不得過於優渥，以免造成逆歧視的結果）。
十一	閱讀文獻：廖元豪，「美國『種族優惠性差別待遇』合憲性之研究：兼論平等原則之真義」，東吳法律學報第 9 卷第 2 期（1996）；黃昭元，「平等權案件之司法審查標準—從釋字第 626 號解釋談起」，《憲法解釋之理論與實務》第六輯；雷玟玟，「性別平等的違憲審查—從美國女性主義法學看我國大法官幾則有關男女實質平等的解釋」，收錄於李建良、簡資修主編，《憲法解釋之理論與實務第二輯》，頁 123-160（2000）。
十二	李惠宗老師教科書與我國大法官的解釋。
十三	進入社會權。雷玟玟，「再訪『社會權』--一九九〇年代中東歐國家憲法變遷社會權入憲之研究」，收錄於《當代公法新論(下)》，2002 年 7

	月；王信仁，〈再訪社會權〉，政治大學法律研究所碩士論文（2003）。
十四	我國大法官有關社會權的解釋。
十五	訴訟權
十六	我國大法官有關訴訟權的解釋。
十七	複習與總體討論

伍、要求與評分標準

以考試決定成績，只有期末考，共四題，每題 25 分；考試中只准攜帶六法全書。

陸、進一步的參考書目

- 1、 許宗力，1992：「法律保留」，收錄於氏著《法與國家權力》。
- 2、 林子儀，1997：「言論自由的限制與雙軌理論」，收錄於《現代國家與憲法》，李鴻禧教授六秩華誕祝賀論文集，頁 639-708。
- 3、 蘇彥圖，1998，「立法者的形成餘地與違憲審查—審查密度理論的解析與檢討」，台大法研所碩士論文。
- 4、 黃鈺堤，《政治學方法論與行政分析立場》，翰蘆出版（2001）。
- 5、 王玉葉，「美國最高法院處理優惠待遇案件（Affirmative Action）之最新趨勢」，收錄於焦興鎧主編，《美國最高法院重要判決之研究 1993～1995》，中研院歐美所出版。
- 6、 陳愛娥，「如何明確適用『法律明確性原則』？--評司法院大法官釋字第五四五號解釋」，月旦法學，第 88 期，民國 91 年 9 月，頁 249-258。
- 7、 陳英鈴，「SARS 防治與人權保障-隔離與疫情發佈的憲法界限」，憲政時代，第 29 卷第 3 期，民國 93 年 1 月。
- 8、 許育典，「宗教自由作為基本權的憲法保障」，收錄於氏著，《宗教自由與宗教法》（2005）。
- 9、 廖元豪，「美國『種族優惠性差別待遇』合憲性之研究」，東吳大學法律學報，第 9 卷第 2 期（1996）。
- 10、 張亞中，「移民與基本權利：移民『政治參與權』的提出」，政治科學論叢，第 20 期（2004）。

- 11、 黃長玲，「從差異政治的角度談原住民政政策的定位」，發表於台大政治學系「議題與視野」論壇：原住民政政策的定位，2004/1/8。
- 12、 黃錦堂，「我國原住民政政策之定位」，發表於台大政治學系「議題與視野」論壇：原住民政政策的定位，2004/1/8。
- 13、 黃競涓，「多元差異做為平等之基礎」，發表於台大政治學系主辦「[全球化與基本人權：政治學與公法學之對話](#)」學術研討會」，2003/12/26。
- 14、 許國賢，「少數權利與民主」，政治科學論叢，第 15 期（2001）。
- 15、 雷文玫，「性別平等的違憲審查」，收錄於《憲法解釋之理論與實務》第二輯，中研院中山所專書（2000）。
- 16、 黃昭元，「國軍老舊眷村改建條例」的合憲性，台灣本土法學雜誌，第 6 期（2000）。
- 17、 蔡進良，「憲法上工作權之自由及社會保障」，台北市政府主辦，「人權保障之理論與實務研討會」（2004）。
- 18、 黃越綏，「憲法中工作權之意義暨演進」，法令月刊，第 51 卷第 10 期（2000）。
- 19、 李建良，「基本權利理論體系之構成及其思考層次」，氏著《憲法理論與實踐（一）》，學林文化（1999）。
- 20、 蔡宗珍，「公法上之比例原則初論--以德國法的發展為中心」，政大法學評論，第 62 期（1999）。
- 21、 李震山，「人性尊嚴之憲法意義」，氏著《人性尊嚴與人權保障》，元照出版（2000）。
- 22、 許國賢，「德性、干預與個人自由」，政治科學論叢，第 20 期（2004）。
- 23、 陳愛娥，「立法機關的社會政策形成自由與平等原則」，台灣本土法學雜誌，第 14 期（2000）。
- 24、 鄭昆山，2004，「通姦犯罪在法治國刑法的思辯」，月旦法學，第 105 期，民國 93 年 2 月，頁 213-227。
- 25、 李建良，2002，「論基本權利的位階次序與司法審查標準」，收錄於劉孔中、陳新民主編，《憲法解釋之理論與實務》，第三輯（上冊），頁 129-191。
- 26、 廖元豪，2004，「『那兒來的』二等公民？」，月旦法學教室，第 16 期，民國 93 年 1 月頁 8-9。
- 27、 法治斌，1996，「司法審查中之平等權：建構雙重基準之研究」，國家科學委員會研究彙刊：人文及社會科學，第六卷，第一期，頁 35-50，民國 85 年 1 月。
- 28、 雷文玫，2000，「性別平等的違憲審查—從美國女性主義法學看我國大法官幾則有關男女實質平等的解釋」，收錄於李建良、簡資修主編，《憲法解釋之理論與實務》，第二輯，頁 235-272，中研院專書。