國立臺灣大學國家發展研究所 99 學年度第 2 學期課程綱要

課程資訊				
課程名稱	(中) 法理論專題 (英) Legal Theory			
課程編號	341 U8340 (?)	班次	學分數	2
全/半年	半年		必/選修	必選
授課教師	葛祥林		修課人數	
上課時間	週四	13:10-15:00	課程加選方式	1
上課地點			博士班核心能力	A, B, D, E, G, I, K
課程網頁			碩士班核心能力	A, B, C, D, E, F, H, J
課程大綱				
課程目標	<p>本課程之主要目標有三：</p> <p>(1) 使同學能夠認知法學中有關價值之重要論述；</p> <p>(2) 反省相關理論與實踐中之運用可能性及其於本土之法學處境的特殊問題；</p> <p>(3) 經由同樣以「法理論專題」為名之課程序列而提供同學們系統性脫寬有關法理論之認知。</p> <p>上述三種主要目標進一步說明如下：</p> <p>(1) 有關「法的效力與法的根據」之理論認知 法係一社會規範，即調解社會行動，使社會經由內在衝突之平息而得以維持。然而，此法的社會機能不僅仰賴司法及立法者三讀通過之法律，其必然要進行無數之價值選擇。然而，法（與司法）所運用之價值為何？該價值之由來為何？其變遷由誰來控制？等等。本課程介紹有關此種種問題幾本重要著作及其背後理論。</p> <p>(2) 有關「法與價值」之理論反省 法理論不應該獨立於社會實踐而存在。因此，本課程不容許學生僅閱讀理論性文獻，並且重復其中之理論架構，但始終不反省該理論與實踐有何關係。因此，學生由理論觀點檢視台灣法律及司法等若干現象，並且藉此能夠掌握相關理論之運用可能性，亦屬本課程之重要目標。</p> <p>(3) 有關「法與價值」於「法理論專題」之課程序列中的定位 法理論之領域十分龐雜，所以不可能在一個學期內或在一個學年內予以充分地討論之。故此，本課程僅係一序列「法理論專題」中的一環。本學期之重點在於追蹤有關「法（學）與價值」之論述。本課程序列過去所探討的主題為「傳統法學與部分後現代法學者之理論體系（Bourdieu、Derrida、Habermas）」；「法學中之結構主義（Luhmann、Foucault 及 Bobbio）」；「法學中之論述分析」（Perelman、Foucault 及 Williams）及「法學中之（法）價值建構」（Apel、Kaufmann、Habermas、Dworkin 與 Rawls）。本學期之重點置於法實證</p>			

	主義對民主失敗（納粹政權）之反省，即「法實證主義對非民主之反思：Alf Ross, Ernst Fraenkel, Otto Kirchheimer, Karl Sinzheimer, Franz Neumann, A.R.L Gurland」。因為金融風暴之際，現代民主國家之界限又重新被質疑，所以在此前提之下，重新理解先人對民主憲政失敗、程序濫用、制度雙軌統制等現象之反省，尤其值得一看。
課程概述	<p>民主憲政中之法學經常認定，「民主體制」係一自明之理，即不質疑其正當性，也不考慮其與非民主體制之相異性、彼此之優缺點等問題。恰好上述法實證主義之學者，皆以自身之經驗一方面堅持民主價值，另一方面反應及反省原有民主制度之不足，其被集權政權濫用之模式以及反制集權傾向政權等問題。由於當年之法西斯政權部分因經濟問題而有機可乘，即走上掌政權之路，同時又利用經濟制度來控制異己、擴大軍備、濫權自肥等等。因此，在部分人質疑民主政治是否僅大財團謀利之保護傘之當下，重新回顧與檢視當年學者如何看待由威瑪至納粹、由民主至集權之變遷以及其法制/法政相關之問題。為此，本課程首先介紹 Kelsen 之丹麥弟子 Alf Ross 於戰前（1933）及戰後（1959）對納粹等非民主政權之批評。依此為基礎，本課程對照幾位法蘭克學派逃離納粹之學者對若干事宜之反省，尤如 Ernst Fraenkel, Otto Kirchheimer, Karl Sinzheimer, Franz Neumann, A.R.L Gurland。他們從不同角度提出針對法與政治、社會保障制度、法與經濟等議題之分析與反思。</p> <p>在課程進度之安排上，部分當然考慮相關主題應有之先後順序，但部分也考慮文獻所使用之語言：由於多數同學無法快速閱讀德語文獻，故此將相關文獻排在課程之前端，且主要由任課老師講解。</p> <p>為了避免本課程僅留為法制史之回顧，學生被要求在每一個若干議題考慮，過去或現今之台灣（或中國大陸）是否呈現類似問題，且依此問題意識重新認知自己的憲政與法制。</p>
關鍵字	民主、反民主、法價值、制度保障、程序正義、法與政治、法與經濟
課程要求	參與本課程之同學應每週準備一份有關「民主、民主界限與制度變遷」之文獻，並且對於此文獻提出其個人之評價，即說明該文獻中之主要疑點及精彩何在。藉此，同學們可以於課堂上相互討論，（老師也可以系統性地修正理解錯誤，且指出後續值得再思考的方向）。基於此問題意識之建立，學生於期末報告中運用課堂上所討論過的具體論點來檢視，台灣（或中國大陸）憲政制度、法與其他社會（次）系統間互動有關之現象與問題。
Office Hours	依個別約定 聯絡方式： 電子信箱 gexl@hcu.edu.tw
參考書目	<p>A.R.L. Gurland, Otto Kirchheimer and Franz Neumann, The fate of small business in Nazi Germany, Honolulu, Hawaii: University Press of the Pacific, 2003</p> <p>Otto Kirchheimer, Political justice; the use of legal procedure for political ends Princeton, N.J.: Princeton University Press, 1961</p> <p>Otto Kirchheimer, Politics, law, and social change: selected essays, New York:</p>

	<p>Columbia University Press, 1969</p> <p>Otto Kirchheimer, Von der Weimarer Republik zum Faschismus: die Auflösung der demokratischen Rechtsordnung, Frankfurt am Main: Suhrkamp, 1976</p> <p>Franz Neumann, The Democratic and the authoritarian state: essays in political and legal theory, Glencoe, Ill.: Free Press, 1957</p> <p>Franz Neumann, The rule of law: political theory and the legal system in modern society, Leamington Spa [UK], Dover, N.H.: Berg, 1986</p> <p>Alf Ross, On Law and Justice, Berkeley: University of California Press, 1959</p> <p>Alf Ross, Kritik der sogenannten Praktischen Erkenntnis, Kopenhagen: Levin & Munksgaard, 1933</p> <p>Hugo Sinzheimer, Die Justiz in der Weimarer Republik. Eine Chronik mit einer Einführung von O. Kirchheimer, Neuwied: Luchterhand, 1968</p>			
評量方式	No.	項目	百分比(%)	說明
	1	閱讀心得	30	如課程要求
	2	期末報告(舉例)	40	同上
	3	課堂討論(舉例)	30	同上
週次	單元主題			
第1週	導論(一) 課程範圍、進行方式、課程要求、評分方式 導論(二) 本學期之課程與課程序列之定位			
第2週	主題：理性及理性之界限 實證法與經驗(一) 教材： Ross, Alf, 1933, Kritik der sogenannten Praktischen Erkenntnis, Kopenhagen: Levin & Munksgaard,			
第3週	主題：民主之寬容或民主之無能？ 民主憲政之解體 教材： Kirchheimer, Otto, 1976, Von der Weimarer Republik zum Faschismus: die Auflösung der demokratischen Rechtsordnung, Frankfurt/Main: Suhrkamp			
第4週	主題：司法之政治濫用與民主憲政之危機(一) 教材： Sinzheimer, Hugo, 1968, Die Justiz in der Weimarer Republik. Eine Chronik mit einer Einführung von O. Kirchheimer, Neuwied: Luchterhand			
第5週	主題：理性及理性之界限 實證法與經驗(二) 教材： Ross, Alf, 1959, On Law and Justice, Berkeley: University of California Press			
第6週	主題：理性及理性之界限 實證法與經驗(三) 教材： Ross, Alf, 1959, On Law and Justice, Berkeley: University of California Press			
第7週	主題：司法之政治濫用與民主憲政之危機(二) 教材： Kirchheimer, Otto, 1961, Political justice; the use of legal procedure for political ends Princeton, N.J.: Princeton University Press			

第 8 週	主題：司法之政治濫用與民主憲政之危機（三） 教材： Kirchheimer , Otto, 1961, Political justice; the use of legal procedure for political ends Princeton, N.J.: Princeton University Press
第 9 週	主題：民主憲政與經濟制度 教材： Kirchheimer , Otto, 1969, Politics, law, and social change: selected essays, New York: Columbia University Press
第 10 週	主題：民主憲政與社會保障制度 教材： Kirchheimer , Otto, 1969, Politics, law, and social change: selected essays, New York: Columbia University Press
第 11 週	主題：民主與集權 教材： Neumann , Franz, 1957, The Democratic and the authoritarian state: essays in political and legal theory, Glencoe, Ill.: Free Press
第 12 週	主題：民主與集權 教材： Neumann , Franz, 1957, The Democratic and the authoritarian state: essays in political and legal theory, Glencoe, Ill.: Free Press
第 13 週	主題：民主憲政與法制 教材： Neumann , Franz, 1986, The rule of law: political theory and the legal system in modern society, Leamington Spa [UK], Dover, N.H.: Berg
第 14 週	主題：民主憲政與法制 教材： Neumann , Franz, 1986, The rule of law: political theory and the legal system in modern society, Leamington Spa [UK], Dover, N.H.: Berg
第 15 週	主題：法、經濟與民主國家之危機（一） 教材： Gurland , A.R.L., [Otto Kirchheimer and Franz Neumann], 2003, The fate of small business in Nazi Germany, Honolulu, Hawaii: University Press of the Pacific,
第 16 週	主題：法、經濟與民主國家之危機（二） 教材：[A.R.L. Gurland,] Kirchheimer , Otto [and Franz Neumann], 2003, The fate of small business in Nazi Germany, Honolulu, Hawaii: University Press of the Pacific
第 17 週	主題：法、經濟與民主國家之危機（三） 教材：[A.R.L. Gurland, Otto Kirchheimer and] Neumann , Franz, 2003, The fate of small business in Nazi Germany, Honolulu, Hawaii: University Press of the Pacific
第 18 週	總檢討