

許宗力教授七秩誕辰祝壽論文集

法與國家權力 新論與傳承

許宗力教授七秩誕辰祝壽論文集編輯委員會 主編



購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>



元照出版

搶先試閱版

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>

法與國家權力：新論與傳承

——許宗力教授七秩誕辰祝壽論文集



元照出版

搶先試閱版

許宗力教授七秩誕辰祝壽論文集編輯委員會 主編

元照出版公司

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>



元照出版

搶先試閱版

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>



許宗力教授玉照

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>

衣服與面具

你有許多名字充滿魔力，召喚
勇者一次次朝你奔去
一件一件脫掉
衣服與面具
不怕看見真實的自己和
過去的暗黑歷史
愛與被愛的糾葛
因為在你面前
沒有人是應該被放棄的



你知道你的名字充滿魔力，像咒語
那些從無街之城走來的漂流者
從此不再有假面和長滿蟲子的華袍
不再有身體和慾望的分別
不再需要任何人的認同
讓文字變成想像
訴說著每一個渴望

你存在於這土地上每一個角落
走過城市與山林
穿越人行道、地下道與平交道
馬路與廣場，家庭與工廠
廟堂與囚牢，教室和校園
臥室和旅館
光消失的黑洞裡
和音符也沉默的深淵

直到你也消失了
在2920個日子之後
如春天的一場細雨

為宗力老師八年大法官並任司法院院長
任內所作大法官解釋及憲法法庭裁判而寫

張宏誠 2024.10.28

許宗力教授 簡歷

學 歷

國立臺灣大學法律學系學士（1973～1977）

國立臺灣大學法律學研究所碩士（1977～1981）

德國哥廷根大學法學博士（1982～1986）

主要經歷

輔仁大學法律學系專任副教授（1986.8～1987.7）

國立臺灣大學法律系專任副教授、教授（1987.8～2003.9）

國立臺灣大學法律學院院長（2002.8～2003.9）

行政院公平交易委員會委員（1995.2～1998.1）

總統府政府改造委員會委員（2001.10～2002.10）

台灣法學會理事長（2002.1～2003.9）

司法院大法官（2003.10～2011.9）

輔仁大學法律學院專任教授（2011.10～2013.1）

國立臺灣大學法律學院專任教授（2013.2～2016.10）

司法院院長、大法官（2016.11～2024.10）

現 任

國立臺灣大學名譽教授

銘傳大學講座教授



元照出版

搶先試閱版

許宗力教授 著作目錄

【專書】

1. Verfassungsrechtliche Schranken der Leistungsgesetzgebung im Sozialstaat, Baden-Baden, 1986
2. 兩岸關係法的嘗試與突破（與魏逢亨、呂榮海合著），國策中心，1989
3. 地方自治之研究（合著），國策中心，1992
4. 法與國家權力（1992初版，1998二版4刷，1999元照初版，2006更名為法與國家權力(一)）
5. 憲法與法治國家行政（1999初版，2007二版）
6. 法與國家權力(二)（2007初版）
7. 行政法（合著，翁岳生主編），2000初版，2020四版
8. 追尋社會國——社會正義之理論與制度實踐（合著、主編），臺大出版中心，2017
9. 行政訴訟法逐條釋義（合著、副主編，翁岳生主編），2002初版，2023四版

【期刊論文】

1. 憲法修改界線問題之發生與範圍，憲政時代，7卷2期，1981
2. 憲法修改界線的理論（上），憲政時代，7卷3期，1982
3. 憲法修改界線的理論（下），憲政時代，7卷4期，1982
4. 基本權利對國庫行為之限制，輔仁法學，7期，1988
5. 論國會對行政命令之監督，臺大法學論叢，17卷2期，1988
6. 試論民主法治國家的「市民不服從」，臺大法學論叢，18卷1期，1988
7. 國會議事規則與國會議事自治，臺大法學論叢，18卷2期，1989
8. 憲政改革芻議，憲政時代，15卷2期，1989
9. 行政命令授權明確性問題之研究，臺大法學論叢，19卷2期，1990
10. 論國家對地方的自治監督，臺大法學論叢，20卷2期，1991
11. 普通法院各級法官及行政法院評事應否具有違憲審查權？，憲政時代，18卷3期，1993
12. 兩岸關係條例中的委任立法與國會監督，憲政時代，19卷2期，1993

13. 淺談立法怠惰，憲政時代，21卷1期，1994
14. 中央與地方人事權的分際，月旦法學雜誌，1期，1995
15. 淺談校務會議與校長的定位及執掌分際，台大透視，1995
16. 基本權功能與司法審查，國家科學委員會研究彙刊：人文及社會科學，6卷1期，1996
17. 兩岸關係法律定位百年來的演變與最新發展——台灣的角度出發，月旦法學雜誌，12期，1996
18. 從行政與立法的分際談府會關係，台灣法學會學報，17輯，1996
19. 憲法與公民投票——公投的合憲性分析與公投法的建制，新世紀智庫論壇，2期，1998
20. 大法官釋憲權行使的程序及範圍——從大法官審理案件法與修正草案之檢視談起，憲政時代，24卷3期，1998
21. 大法官釋字第462號解釋評析，台灣本土法學雜誌，3期，1999
22. 基本權程序保障功能的最新發展——大法官釋字第488號解釋評析，月旦法學雜誌，54期，1999
23. 從921震災看緊急命令相關問題，台灣本土法學雜誌，6期，2000
24. 國家機關的法人化，月旦法學雜誌，57期，2000
25. 憲法違憲乎？——評釋字第499號解釋，月旦法學雜誌，60期，2001
26. 迎接立法國的到來，台灣本土法學雜誌，20期，2001
27. 基本權利：第一講——基本權利的起源與發展，月旦法學教室，0期，2002
28. 基本權利：第二講——基本權的功能，月旦法學教室，2期，2002
29. 權力分立與機關忠誠——以德國聯邦憲法法院裁判為中心，憲政時代，27卷4期，2002
30. 基本權利：第三講——基本權主體，月旦法學教室，4期，2003
31. 基本權利：第四講——基本權利對國家權力的拘束，月旦法學教室，7期，2003
32. 基本權利：第五講——基本權利的第三人效力與國庫效力，月旦法學教室，9期，2003
33. 基本權利：第六講——基本權的保障與限制（上），月旦法學教室，11期，2003
34. 基本權利：第六講——基本權的保障與限制（下），月旦法學教室，14期，2003

前-4 法與國家權力：新論與傳承

35. Adoption and Further Development of the Concept of Militant Democracy in Taiwan – Presented as an Example of the Ban on Parties and Organizations, East Asian Law Journal, Vol.1 No.1 2010
36. 論法律明確性之審查：從司法院大法官相關解釋談起，臺大法學論叢，41卷4期，2012
37. 從社會補償看關廠歇業失業勞工案的法律問題，台灣法學雜誌，236期，2013
38. 2013年台灣法律發展回顧，憲法篇，臺大法學論叢，43卷特刊，2014
39. 最低生存保障與立法程序審查——簡評德國聯邦憲法法院Hartz IV判決，月旦法學雜誌，238期，2015
40. 大法官解釋與社會正義之實踐，臺大法學論叢，45卷特刊，2016
41. 憲法法院作為積極立法者，中研院法學期刊，25期，2019

【專書論文】

1. 動員戡亂時期臨時條款之法律問題，中國比較法學會學報，第9輯，1988
2. 憲政改革途徑的比較分析與建議，收錄於國策中心，民間國建會特輯1，憲政改革組，改革憲政，1990
3. 德國聯邦行政程序法的最新發展，收錄於行政程序法之研究，行政院經濟建設委員會，1990
4. 行政機關若干基本問題之研究，收錄於行政程序法之研究，行政院經濟建設委員會，1990
5. 行政契約法概述，收錄於行政程序法之研究，行政院經濟建設委員會，1990
6. 動員戡亂時期臨時條款的存廢問題，中國比較法學會學報，第11輯，1990
7. 民主法治國家的情報活動——重建情報法制的若干建議，收錄於中國比較法學會編，戡亂終止後法制重整與法治展望論文集，1991
8. 論法律保留原則，收錄於許宗力，法與國家權力(一)，1992
9. 基本權利之解釋與影響作用（譯），法與國家權力(一)，1992
10. 訂定命令的裁量與司法審查，當代公法理論，翁岳生教授祝壽論文集，1993
11. 憲法與政治，收錄於現代國家與憲法，李鴻禧教授六秩華誕祝壽論文集，1997
12. 民主化與司法威信的重建，收錄於民主鞏固或崩潰，台灣21世紀的挑戰

- (游盈隆主編)，1997
13. 副總統不得兼任行政院長意見書，收錄於法務部編印「副總統得否兼任行政院長」等釋憲案相關資料輯要，1997
 14. 地方立法權相關問題之研究，地方自治論述彙編，臺北市政府法規會，1998
 15. 行政程序法與現行法制之整合，收錄於行政程序法草案研討會論文集，1999
 16. 從大法官解釋看平等原則與違憲審查，中央研究院，憲法解釋之理論與實務，第2輯，2000
 17. 職權命令是否還有明天，收錄於行政法爭議問題研究（上），2000
 18. Die Idee der Gewaltenteilung in China – Unter besonderer Berücksichtigung der Lehre von Dr. Sun Yat-sen, in Christian Starck (Hrsg.), Staat und Individuum im Kultur- und Rechtswissenschaft, Baden-Baden 2000
 19. 兩岸關係的法律定位，收錄於兩國論與台灣國家定位（黃昭元主編），2000（本文英文版曾發表於1999年11月台灣研究基金會與費正清東亞研究中心在哈佛大學合辦的「兩岸民主與民族主義」學術研討會）
 20. 公民投票入憲的評估與建議，收錄於新世紀新憲政憲政研討會論文集（陳隆志主編），2002
 21. 論行政任務的民營化，收錄於當代公法新論（中）——翁岳生教授七秩誕辰祝壽論文集，2002
 22. 憲法與未來「一個中國」，黃宗樂教授六秩祝壽——公法學篇(一)，2002
 23. 雙方行政行為——以非正式協商、協定與行政契約為中心，收錄於新世紀經濟法制之建構與挑戰，廖義男教授六秩誕辰祝壽論文集，2002
 24. 談言論自由的幾個問題，收錄於李鴻禧等，台灣憲法之縱剖橫切，2002
 25. 行政法對民、刑法的規範效應，收錄於葛克昌、林明鏘主編，行政法實務與理論(一)，2003
 26. Verfassungsgerichtsbarkeit in Taiwan, Christian Starck (Hrsg.), Fortschritte der Verfassungsgerichtsbarkeit in der Welt – Teil I. Baden-Baden 2004
 27. 比例原則與法規違憲審查，收錄於戰鬥的法律人——林山田教授退休祝壽論文集，2004
 28. Taiwanesische Verfassungsrechtswissenschaft als Arena der deutschen und amerikanischen Verfassungsrechtslehre – Dargestellt am Beispiel der



前-6 法與國家權力：新論與傳承

- Interpretation des taiwanesischen Verhältnismässigkeitsprinzips, in Christian Starck (Hrsg.), Die Rolle der Verfassungsrechtswissenschaft im demokratischen Verfassungsstaat, Baden-Baden 2004
29. 違憲審查程序之事實調查，收錄於民主、人權、正義——蘇俊雄教授七秩華誕祝壽論文集，2005
30. 集中、抽象違憲審查的起源、發展與成功條件，收錄於法學叢刊雜誌社，跨世紀法學新思維——法學叢刊50週年，2006
31. 再論機關的法人化，收錄於馬漢寶教授八秩華誕祝壽論文集，法律哲理與制度——公法理論，2006
32. 司法權的運作與憲法——法官作為憲法之維護者，收錄於法治的開拓與傳承，翁岳生教授的公法世界，2009
33. Rezeption und Weiterentwicklung des Konzepts der wehrhaften Demokratie in Taiwan – dargestellt am Beispiel des Partei- und Vereinsverbots, in W. Heun/Ch. Starck/T-j Tsai (Hrsg.), Rezeption und Paradigmenwechsel im öffentlichen Recht, 2009
34. Die Einwirkungen des deutschen Verfassungsrechts auf die Verfassungsrechtsprechung in Taiwan, in P. Czany, P. Tuleja, K. Wojtyczek (Hrsg.), Verfassung im Zeitalter der Europäisierung und Globalisierung, Krakow 2011
35. Allgemeinheit und Bestimmtheit des Gesetzes in Taiwan, in W. Heun/Ch. Starck (Hrsg.), Das Gesetz, Baden-Baden 2012
36. Medienfreiheit in Taiwan – Der Kampf um die Entpolitisierung der Medien und Wahrung der Meinungsvielfalt, in Klaus Stern (Hrsg.), Medien und Recht, Zweites Internationales Symposium der Fritz Thyssen Stiftung an der Waseda-Universität in Tokyo, 2014
37. Freie Marktwirtschaft unter der Vorzeichen einer sozialistisch geprägten Verfassung, in Klaus Stern (Hrsg.), Wirtschaftlicher Wettbewerb versus Staatsintervention, Drittes Internationales Symposium der Fritz Thyssen Stiftung an der Nationaluniversität Taiwan in Taipei, 2014
38. 最低生存保障與立法程序審查——簡評德國聯邦憲法法院Hartz IV判決，收錄於法治的傳承與永續(二)，德國聯邦憲法法院2012-2013年重要判決之研究，2015

39. Die Bedeutung der Grundrechte für das Verwaltungsverfahren, in W. Heun/Ch. Starck (Hrsg.), Grundrechte, Rechtsstaat und Demokratie als Grundlagen des Verwaltungsrechts, Baden-Baden 2015
40. 邁向2.0版的憲法訴訟程序？——評新版大法官審理案件法草案，台灣法學會主編，台灣法學新課題(十一)，2015
41. 平等權與禁止歧視原則，與孫迺翊合著，收錄於身心障礙者權利公約（執行主編；孫迺翊、廖福特），財團法人新世紀文教基金會，2017
42. Rezeption des Rechtsinstituts “Independent Regulatory Commission”—Die Erfahrung Taiwans, in Hess/Hopt/Sieber/Starck (Hrsg.), Unternehmen im globalen Umfeld, Fünftes Internationales Symposium der Fritz Thyssen Stiftung in Köln, 2017
43. 憲法框架下的司法改革，台灣法學會主編，台灣法學新課題(十三)，2018
44. How does the judicial activism of the TCC shape the liberal democratic constitutional order in Taiwan, 收錄於釋憲70週年國際學術研討會論文集（司法院大法官書記廳編輯），2020

【學術研討會論文】

1. 論規制私法的行政處分——以公行政對私法行為的核准為中心，發表於海峽兩岸行政法學術研討會，1998
2. 行政程序的透明化與集中化，發表於「打造新政府，邁向21世紀」政府再造研討會，1998
3. Verfassungsrechtliche Grundlagen und Schranken öffentlicher Unternehmen, Viertes internationales Thyssen-Symposium in Nanjing, 2013
4. 獨立機關——台灣行政組織法的難題，發表於東亞行政法學會第11屆國際學術大會，廣州，2014
5. The constitutional limits on application of AI in the judicial practice, in International workshop on the subject of E-Justice, Consumer-Protection and Corporate Social Responsibility, in Ritsumeikan University, Kyoto, 2025
6. 合乎憲法意旨的法律解釋，發表於2025最高檢察署近思法學講座

【其他】

1. 兩岸條例中民間中介團體組織與功能之研究（主持研究），行政院研考會委託研究，1990

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>

前-8 法與國家權力：新論與傳承

2. 國家的事業活動是否應受公平交易法的規範，收錄於公平會委託「公平交易法行為主體研析」研究計畫研究報告，1993
3. 德國的資訊公開，國策中心委託「政府資訊公開」研究計畫，1993
4. 行政院公平交易委員會行政程序建制原則之研究（與劉宗榮、劉孔宗共同主持），公平會委託研究計畫研究報告，1998
5. 給法律人的一封信——是非觀念常駐在心，收錄於正義與慈悲，2版，2020
6. 給青年法律人的一封信，遠見雜誌，296期，2011



元照出版

搶先試閱版

編者序

許宗力老師有過許多稱謂：「許教授」、「許大法官」還有「許院長」，或許是大家最常聽到的。不過對於我們這些許老師的門生來說，許老師首先是許老師，也永遠都會是許老師。

自從1986年學成返國以來，許老師先後在輔仁大學以及臺灣大學任教。老師長年在大學部講授憲法與行政法的相關課程，並在研究所開設與當代本土公法爭議高度同步的比較公法專題研究課程，倏忽已經四十載了。由於體系縝密、深入淺出，老師的大學部課程恆常處於爆棚的狀態；老師的研討課，猶啟發、引領了一代又一代的法學研究生，思辨與探問台灣與比較公法的過去、現在與未來。在數以千計老師教過的學生當中，我們（截至2025年為止，一共有73人）無疑是最幸福的——因為我們是在老師的指導之下，完成了我們的碩士與／或博士論文的。我們總是以身為「許門」的門生為榮，更不敢或忘老師對我們的教誨與期許。我們之中大概有17人左右是學術工作者，目前任職於台灣、日本與德國的大學或研究機構；其他的許門同儕，則是實務工作者。不論是在學術上或者是在實務上，我們都在很努力地實踐、傳揚老師傳授給我們的「功夫」。是的，對我們來說，「許門」不只是一群師生的集合，更是一種智識上與氣質上的認同，或者說，一門法學功夫。

老師為人溫暖而公正，為學則恢弘又縝密，對於當代台灣公法的理論與實踐，貢獻斐然，有目共睹。在台灣民主轉型的1980-1990年代，老師批判威權、倡議憲政改革，為行政權力的國會監督以及特殊兩國論的提出，奠定了厚實的法理基礎。在2000年代，老師開拓、深化了基本權的釋義與司法理論，也宏觀省察憲法與政治。到了2010年代，老師更為關廠工人仗義執言，大力扶持社會法研究領域的開展。老師在《憲法與法治國行政》一書的序言曾經提到：「我很珍惜台灣現有的成果，我們只能讓她更好，並全力防止倒退，所以我自己把現在台灣法律人的功能定位在民主、法治的鞏固與深化，進而延伸到社會正義的追求上面，而我也一直以是否有利於實現這個目標來要求、衡量自己法學研究的方

前-10 法與國家權力：新論與傳承

向。」我們以為，老師切實踐履了這樣的自我要求與許諾，也為我們樹立了一個有為者亦若是的典範。

在教學、研究與著述之餘，老師參與了多項重要法案的研議以及釋憲案件的辯論，歷任行政院公平交易委員會委員與總統府政府改造委員會委員等要職，並於2003-2011年任司法院大法官，於2016-2024年任司法院大法官並為院長。於前後共計16年的大法官任期內，老師參與做成了多項劃時代的憲法判決，計主筆18件解釋與判決，另提出了48件協同或不同意見書，以一貫懇切的論證說理，成就、豐富了台灣自由民主的憲政文明。老師在8年的司法院院長任期內，更主持完成了多項重要的司法改革工程，例如實施憲法訴訟新制，使大法官釋憲全面法庭化，終審法院引入大法庭制度，取代過往欠缺透明公開的判例與決議制度，創立國民法官制度，重大刑事案件由國民與職業法官共同審理，透過參與帶來理解，從理解培養信任等等，整體改善了台灣司法的制度環境。對於個人的學術成就與實務貢獻，老師總是十分謙虛。可是作為老師的學生，我們一直感到與有榮焉。

或許是由於台灣學術與出版環境的變遷，祝壽論文集的集結與出版，似乎越來越不容易了。這本論文集能夠順利問世，實在得助於許多人的幫忙。許多許門的師兄弟姐妹們，合力分攤了出版與發表活動的經費；許多算是老師的學友或者學生的學界同儕，以論文大作共襄盛舉，讓本書內容更加充實與精彩；元照出版公司在本書的收稿、編輯以及出版作業上，也給予我們極大的支持。我們謹在此申謝。老師的《法與國家權力》（1992）、《憲法與法治國行政》（1999）以及《法與國家權力(二)》（2007）這三部論文集，早就允為當代台灣公法學的經典。我們不揣冒昧，也將這本涵蓋七大主題、一共收錄55篇論文還有一首詩作的祝壽文集，定名為《法與國家權力：新論與傳承》。謹將本書敬獻給我們最敬愛的許老師，也誠摯邀請大家，在老師開創的這條學術大道上，跟我們一起思辨，一起前行。

編輯委員會 謹誌

2026年1月

目 錄

編者序

第一編 公法學的當代課題與挑戰

- 台灣公法學的當代課題與使命 李建良 / 2
- 新興科技與基本權保障
——以歐盟人工智慧法之治理模式為例 劉靜怡 / 17
- 人工智慧審判脈絡下「人類法官保留原則」之
可能憲法基礎 陳冠瑋 / 33
- 雙軸轉型下之人工智慧立法方向 林昱梅 / 60
- 法院使用人工智慧輔助審判對於訴訟之影響 陳偉仁 / 79
- 論數位時代之資訊自由保障
——以不實訊息之防制為例 陳耀祥 / 97
- 氣候保護之國家責任——以歐洲人權法院
Verein KlimaSeniorinnen Schweiz and Others v.
Switzerland判決為觀察 王韻茹 / 113
- 憲法思維下溫室氣體減量計畫法制之檢視
——由德國聯邦憲法法院2021年氣候保護法裁定
出發 傅玲靜 / 128

第二編 當代憲法理論與基本權

- 當代德國憲法理論與其典範之爭初探 張嘉尹 / 153
- 國際法對於基本權之影響 吳建輝 / 170
- 再論非刑事人身自由正當法律程序之分類 林超駿 / 190
- 大法官解釋與裁判之性別圖像 陳宜倩 / 208
- 從部門人權與部門憲法建構部門法制
——以教育憲法為例 許育典 / 226



元照出版

搶先試閱版

前-12 法與國家權力：新論與傳承

- 臺灣的實驗教育法制——回顧與前瞻 周志宏 / 243
- 從法律文化到法律文明
——從合憲性解釋兼評憲法法庭113年憲判字第8號判決【死刑案】 李惠宗 / 264
- 生命權與比例原則
——從憲法法庭113年憲判字第8號【死刑案】
判決談起 陳宗憶 / 281
- 德國刑事協商之發展與違憲審查 楊雲驊 / 297
- 司法院釋字第806號評析
——以基本權競合和藝術表現自由限制的
審查基準為中心 蘇慧捷 / 316
- 商業性言論強制揭露法制的違憲審查 陳仲嶙 / 332
- 稅捐負擔之法治國原則的界限
——以憲法法庭113年憲判字11號判決為例 柯格鐘 / 353
- 在監所投票
——監所收容人的投票權剝奪及其救濟 蘇彥圖 / 370
- 政府資訊被動公開之第三人程序保障 謝碩駿 / 391

第三編 憲法訴訟制度 搶先試閱版

- 誰是憲法訴訟程序的主人？ 林佳和 / 406
- 司法院大法官的時間控制 林建志 / 424
- 憲法解釋（裁判）是否具有相當於憲法位階之
效力？ 陳陽升 / 438
- 論預防性法規範審查之例外容許
——從2024年立法院通過之憲法訴訟法修正案談起... 陳錫平 / 454
- 憲法法庭對於大法庭法律續造之審查 陳淑芳 / 472

第四編 司法與政治

- 民主憲政倒退的全球趨勢與亞洲聚焦
——初步觀察 張文貞 / 494

- 憲政法治回應憲法政治
——談許宗力老師的憲政貢獻 林春元 / 504
- 國會監督法與政治 陳英鈴 / 520
- 國會改革之司法審查
——評113年憲判字第9號判決立法行為實體面的
司法審查 林明鏘 / 537
- 立法院調查權爭議再探
——以大法官相關解釋及憲法法庭判決為中心 陳信安 / 577
- 論新興民主國家政黨管制之違憲審查
——以司法院釋字第793號解釋為核心 賴又豪 / 595

第五編 法治國行政

- 政府與行政之關係
——職業公務員制度的意義與難題 陳愛娥 / 627
- 法律不溯及既往原則之回顧與展望
——建構「既存事實已取得之法律評價」之
觀察方法 林三欽 / 644
- 行政執行法上違法性關聯性理論之爭議 程明修 / 666
- 公營公司管理公共設施欠缺之國賠法適用分析
——以臺北大眾捷運設施為例 詹鎮榮 / 681
- 民營化與國家擔保責任理論的開展和運用
——以兩則最高行政法院判決為例之初步回顧 許登科 / 698
- 政府採購作為政策工具之法制初探 江嘉琪 / 712
- 公有文化資產管理維護的公私協力 辛年豐 / 726
- 法治主義的理想與現實——以京華城案為例 高仁川 / 743
- 初探原住民關係部落之認定疑義
——以北高行110年度原訴字第12號判決為中心 吳秦雯 / 757
- 公有土地增劃編原住民保留地的行政訴訟
實務上觀察 吳坤芳 / 778



前-14 法與國家權力：新論與傳承

- 非稅收居民之扣繳稅款返還請求權
——評最高法院110年度上字第772號判決…… 黃源浩／795
- 資訊公開的原則與豁免
——以臺北高等行政法院「課綱資訊公開案」
判決與歐洲人權法院「公設辯護人相關資訊
公開案」判決之比較為中心…… 涂予尹／808
- 汽機車行駛中向外丟棄廢棄物的處罰對象認定…… 陳衍任／837

第六編 法治國與社會財經法制

- 德國社會補償法制之發展及其法典化…… 孫迺翊／854
- 基礎生存所需之比較法考察…… 蔡維音／869
- 工作福利與社會正義
——論社會救助法對無就業意願者不予扶助之
合憲性…… 鄭光倫／893
- 社會福利提供者之資訊提供義務與社會法上
地位回復請求權…… 張桐銳／907
- 資本管制在國家安全法中的角色
——以美中衝突為例…… 林建中／927
- 國際投資仲裁的合法性危機
——從理論分歧到改革競逐…… 吳翰昇／945

第七編 國際法與歐洲法

- 歐洲整合趨勢下的德國聯邦憲法法院
——從劃界到統合？…… 黃舒芄／972
- 國籍歧視是種族歧視嗎？
——論國際勞工組織第111號公約與聯合國消除
一切種族歧視國際公約對非公民的保護…… 楊雅雯／985
- 歐盟法院作為盧梭理論意義下的偉大立法者…… 邵允鍾／1002



第一編

公法學的當代課題與挑戰



- 台灣公法學的當代課題與使命 李建良
- 新興科技與基本權保障
——以歐盟人工智慧法之治理模式為例 劉靜怡
- 人工智慧審判脈絡下「人類法官保留原則」
之可能憲法基礎 陳冠瑋
- 雙軸轉型下之人工智慧立法方向 林昱梅
- 法院使用人工智慧輔助審判對於訴訟
之影響 陳偉仁
- 論數位時代之資訊自由保障
——以不實訊息之防制為例 陳耀祥
- 氣候保護之國家責任
——以歐洲人權法院Verein KlimaSeniorinnen
Schweiz and Others v. Switzerland判決
為觀察 王韻茹
- 憲法思維下溫室氣體減量計畫法制之檢視
——由德國聯邦憲法法院2021年氣候保護
法裁定出發 傅玲靜



元照出版

搶先試閱版

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>

台灣公法學的當代課題與使命

李建良*



作者文獻

目次

- | | |
|---------|---------|
| 壹、序說 | 陸、行政與政治 |
| 貳、觀念與視角 | 柒、法學的理由 |
| 參、公法與權力 | 捌、歷史的位置 |
| 肆、司法與政治 | 玖、後話 |
| 伍、政治與立法 | |



元照出版

搶先試閱版

* 中央研究院法律學研究所特聘研究員。

壹、序 說

近代意義的公法，乃憲法與行政法的合稱，與法治國原則的理論與實踐，互為表裡，治公法之學，居其樞紐；公法學之為用，在於建構法制與法治之經緯。環顧今世各國莫不以法治國自況，與法治國的距離，則難道里計，台灣亦不例外，相去是否遠甚，亟待丈量。進入智慧數位時代，被科學技術不斷重塑的公法秩序，法制表層結構與法治實質意蘊之間的聯繫與接續，需要尋究。值此，以「台灣公法學的當代課題與使命」為題撰文抒論，諒有其正當性，即使從當前的歷史位置與政治處境來看，尚難想見台灣法治未來的發展與演變。安全困境、民主崩壞、國家認同的分歧與極化，為台灣當前的境況與困局，吾人面臨的法治挑戰可能比台灣歷史上任何時期都來得嚴峻。本文立意不在縷述帳記個別事件細目，亦無意臧否時政、斷明局勢、預知未來，而是以公法學的眼光，按經驗緯，宏視公法制度與實務運作浮光片影，微察既有法律規範體系與公法知識系統，捕捉台灣法治發展顯現的樣貌，設想瞻視法學的理由與方法，反身自省公法學的潛能與侷限，在觀念變換、典範遞移的進程中留下川流不斷的公法學思敘事，俾以知公法學之所以然、思其所應然。

貳、觀念與視角

本文論述建立在一項基本的觀念架構之上：公法學與政治系統的外在互動及其與法律系統的內在關聯。公法學作為一門知識系統，賦予吾人從公法思維的置高點，觀察自身的時代與自我的處境，檢視當下，透析盲點，思索未來，如走在登高的臨界線，回首向來處，眺望前程路。以公法學作為論題，考察的焦點及標的，不單是著眼於公法研究者本身，更可從學科角度，敞視公法學的風景。前者可以是個人一己境況的省思，也可以是學者群象的描摹，或學圈癥候的診斷；後者需從學術與權力系統的互動連結，理析立法、行政與司法權力共構的法治國圖像。若以台灣作為公法學的思考經緯，至少可以有三個切入點與主軸方向：其一，公法學的定義與定位；其二，公法學者的性格與任務；加上，其三，公法學的學術意象與科學性。通過借此側面或可投射出台灣公法學與公法學者的諸般影像，用以反思公法學作為法學的理由，進而從實然面思索公法學的應然課題，共築台灣公法史述與學科理型及其所在之公民身分與國家主體性格。

4 法與國家權力：新論與傳承

參、公法與權力

現代法治國家的法秩序在權力分立原則之下，由權力板塊拼合而成，人民的權利與義務、身分定位，與國家的相對位置及其關係，無不隨著權力板塊移動而不斷變化。公法學，顧名思義，以公法為標的之學科；公法，要之，乃公權力與公權力之間、公權力與人民之間、人民與人民之間以公權力為核心構成法律關係之法規範，具有強烈的公共性格。就規範標的言，公權力最為關鍵，一種統治的權力，為支配社會最重要的力量。此種倚靠官僚體系的政治權力運轉機制，早於民主法治而存在。於專制時代，法由君定，刑不上大夫，權力與法制形成有機的結合。隨著法律神授色彩的逐漸除魅化，權利訴求與權力主張兩股力量彼此角力，法律與權力之間開始存在或即或離的緊張關係，綿延不斷、以至今日。權力之間及其與法制之間的衝突與張力，非天生使然，而是權力的「正當性」課題與時遷化有以致之。公法學帶有政治性，其來有自；「權力」之法的規訓，既是公法學的課題，也是公法學的難題。民主法治國家的公法學，其旨趣在於政治的法治化，但受扼於政治體制，公法學的政治化自有可能，亦可理解。反過來說，在權力的不理性互動與公法控制力有限的法秩序之間，如何提煉規範權力的法律元素，提升公法對權力的控制效力，始終是奉公法學為志業者的學術課題。今之公法不是一種統治工具，旨在節制國家權力，包括司法之權，為公法學的核心應然課題。公法學居於社會利益與政治勢力的匯聚之處，權力相互作用下碰撞出各種不同的樣貌，權力板塊運動產生的驅動力與累代公法學理論浸潤的滲透力，恰是公法學最根本的特徵之一，如何固守學科的法律問題性，而非轉化為政治性分析（政治學），也是公法學的最大挑戰之一。

自由民主法治之公法思想，以國家權力納入理性秩序為預設，建立政治運作受法拘束、非以個人意志是賴的理想狀態。然法治理念的實踐，卻是由不理性的各種權力所支配；貌似合於理性之公法構成表層的法秩序，底下則是眼不及見的權力雜處場域。公法學居於立法、司法、行政的權力象限之中，權力的流動與抗衡構成公法秩序的動態要素，介於權力失控與平衡之間的公法學，其興衰起落之原委亦在此。就法言法，實證的制定法，精確的說，實證公法，是較具辨識度的外在符碼，立法品質提供反映錯綜複雜法治問題徵象的參證，是公法學良窳與高下的觀察點，作為公法

學的研究課題，可資探究者，主要有：公法品質不善的原因何在？現象為何？與民主有若何關聯？如何分析其法律問題性的結構質素？所涉問題光譜廣泛，為突破資料時限，試以「理性類型」（*Idealtypus*）的論述取徑¹，擇選五項對比因素：司法與政治、政治與立法、行政與政治、法學的理由、歷史的位置，作為考察台灣公法學的指標視角。

肆、司法與政治

近世憲政主義興起以來，公法與權力的關係，與權力是否及如何受公法制約，為兩相對應的問題。權力的正當性來自憲法，所有國家權力應受憲法拘束（憲法優位原則），從而「憲法控制」允應構成憲法存在的內在規範邏輯。然則，證之現實，「有憲法，不等於有憲法控制」，特別是立法權力，能否控制？由誰控制？從有憲法以來，即爭論不休，而立法權作為政治部門與司法權的媒介，立法品質不善之規範後果與政治效應，亦展現在司法與立法的權力互動關係之中。

政治與司法相互滲透、誰是憲法維護者與司法政治化的各種論辯，由來久矣！施密特（Carl Schmitt）於1929年²指出：「司法權的無限擴張，不但不會使國家受到司法的管轄，反而會使法院變成政治部門，難謂是政治的司法化，而是司法的政治化」，反對由司法機關擔任憲法維護者，代表了司法與政治辯題的要例之一。撥開枝節，法院介入憲法爭議是否破壞權力分立原則，關鍵在司法者與立法者之間的權力角力（憲法優位不等於憲法法院優位），制度性命題則是憲法（應否）賦予法官宣告法律違憲無效或失效的權力？此一爭議不單是制度的邏輯推演，其背後隱含對法官（人）的不信任。「如果人是天使，就沒有存在政府的必要」，同樣適用在法官身上。時至今日，法官的法律違憲審查權與廢棄權已被法制所鞏固，但「誰（應該）是憲法維護者」的爭論進行了將近一個世紀之久，依然沒有結束的跡象，累積的實例是否足徵施密特的預言，值得反覆深思。觀念上，立法不善不等於法律違憲，法律是否不善，標準不一，態樣多

¹ Max Weber, Die Objektivität sozialwissenschaftlicher und sozialpolitischer Erkenntnis, Archiv für Sozialwissenschaft und Sozialpolitik, 1904, S. 22 (64 ff.).

² Carl Schmitt, Das Reichsgericht als Hüter der Verfassung (1929), Verfassungsrechtliche Aufsätze, 3. Aufl., 1983, S. 98.

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>

國家圖書館出版品預行編目資料

法與國家權力：新論與傳承——許宗力教授七秩
誕辰祝壽論文集／許宗力教授七秩誕辰祝壽
論文集編輯委員會主編.-- 初版.-- 臺北市：
元照出版公司, 2026.03

面；公分

ISBN 978-626-369-420-0 (精裝)

1.CST：法學 2.CST：文集

580.7

115001105

法與國家權力：新論與傳承

——許宗力教授七秩誕辰祝壽論文集

5D732GA

元照出版

搶先試閱版

2026年3月 初版第1刷

主 編 許宗力教授七秩誕辰祝壽論文集編輯委員會
出 版 者 元照出版有限公司
100 臺北市館前路 28 號 7 樓
網 址 www.angle.com.tw
定 價 新臺幣 1200 元
專 線 (02)2375-6688
傳 真 (02)2331-8496
郵政劃撥 19246890 元照出版有限公司

Copyright © by Angle Publishing Co., Ltd

登記證號：局版臺業字第 1531 號

ISBN 978-626-369-420-0

購書請至：<https://www.angle.com.tw/book.asp?BKID=18542>



元照出版

搶先試閱版

法與國家權力：新論與傳承

為致敬許宗力教授在公法學上的關懷與貢獻，這本許宗力教授七秩祝壽論文集亦命名為《法與國家權力》。本書共收錄55篇學術論文，領域涵蓋公法學當代挑戰、憲法理論與基本權、憲法訴訟制度、司法與政治、法治國行政、社會財經法制，以及國際法與歐洲法。不僅呼應許宗力教授恢宏的學術視野與縝密的研究路徑，更反映當代臺灣公法學研究的多元蓬勃。臺灣公法才華雲集的本書，體現出不論是在1992或是2026年，臺灣公法學研究的驅力，始終是對未來和價值的信念，而落實公法學研究進展的，則是寬廣的視野與縝密的思辨。



定價：1200元



元照網路書店



月旦品評家



元照出版公司

地址：臺北市館前路28號7樓

電話：(02)2375-6688

網址：www.angle.com.tw