權力分立新論

卷二 違憲審查與動態平衡



湯德宗 著

權力分立新論

卷二 違憲審查與動態平衡

2005, 增訂三版

國家圖書館出版品預行編目資料

權力分立新論.卷二,違憲審查與動態平衡/ 湯德宗著. -- 初版. -- 臺北市:元照,

2005 [民 94]

面: 公分

含索引

ISBN 986-7279-13-1 (精裝)

1. 憲法 一 論文, 講詞等

581.07

94005292

權力分立新論

卷二 違憲審查與動態平衡

1D27GA

2005年4月 初版第1刷

作 者 湯德宗

出版者 元照出版有限公司

100 臺北市館前路 18 號 5 樓

網 址 www.angle.com.tw

定 價 新臺幣 680 元

訂購專線 (02)2375-6688 轉 166 (02)2370-7890

訂購傳真 (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 986-7279-13-1

SEPARATION OF POWERS REVISITED

Volume II Constitutional Review and Dynamic Balance

THIRD EDITION

 $\mathbf{B}\mathbf{y}$

DENNIS TE-CHUNG TANG

Research Fellow, Academia Sinica Professor of Law, National Taiwan University

> Taipei, Taiwan ANGLE PRESS 2005

權力分立新論 卷二 達憲審查與動態平衡

目 次

表次	iii
圖次	
四 久	
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	
(附英文摘要)	71
權力分立與違憲審查	
大法官抽象釋憲權之商權	75
(附英文摘要)	
	123
Judicial Review and the Transition from Authoritarian	.i
in Taiwan (司法審查與台灣威權體制的變遷)	
(附中文摘要)	171
違憲審查制度之改進	
由「多元多軌」到「一元單軌」的改進方案	175
(附英文摘要)	
具體審查與正當程序保障	
大法官釋字第五三五號解釋的續構與改造	
(附英文摘要)	302
大法官有關「權力分立原則」解釋案之研析	305
(附英文摘要)	

去百	了解	释	:不	问	荩	見	的	貫	證	枡	笂						• • •						4	27
附	英.	文扌	商妻	₽)				• • •	• • •		• • •	• • •	• • •	· • • ·		• • •					•••	• • • •	4	86
上方	長呂	<u>-</u>	弘	4	丰	拼	椞	宝	安	亩	宏	與	业	铅	нĦ	合	咅	目	士				1	Q 1
										-	-													
13 /	10	. 6	1+	-1	71	_			. 111	111	17	• • •	•••	• • •	• • •	•••	•••	•••	•••	•••	• • • •	••••		10
事署	军判]法	釋	憲	案	專	家	學	者	說	明	會	意	見	書	• • • •							5	21
付え	大法	官	釋	字	第	四	Ξ	六	號	解	釋	(節	錄)								5	42
															•.	,							_	
大き	廷臼	- 案	釋	憲	案	專	家	. 學	者	說	明	會	意	見	書	()	• • •	• • •	• • •	• • • •	5	57
大多	延伯	字	釋	憲	案	專	家	學	者	說	明	會	意	見	書	(=	.)					5	70
付え	大法	官	釋	字	第	四	九	九	號	解	釋	: (節	錄	(5	79
列;	索弓	١						. .															6	01
	附 去付付 事付付 大大村 項	附 去付付 事付付 大大附 項英 員法法 半法法 任任法 弓	附 去付付 事付付 大大附 頂英 員法法 判法法 任任法 引言院官 法委官 案案官	附 去付付 事付付 大大竹 頂英 真法法 判法法 任任法 引言院官 法委官 案案官	附 委立大 審立大 延延大 京 員法法 判法法 任任法 引流 論聲釋 釋員釋 釋釋釋 學 免請字 憲憲字	附英文章 是 大人的	附英文摘要)。 大女育 大女育 大女育 大女育 大女子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子子	附英文摘要)釋要)釋要)釋要)釋要自言於實釋 免責解 完養 實際 等 電光法 法 大	附英文摘要)	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲無 對立法官釋字第一次 對法官釋字第二五 對法官釋字第二五 對法 對法 對 對 對 對 大 法 官 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等 等	附英文摘要)	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家 付立法院聲請解釋函 份大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專等者說明 份大法官釋字第四三六號解釋 大法官釋字第四三六號解釋 大延任案釋憲案專家學者說明 好大法官釋字第四九九號解釋 大姓任案釋憲案四九九號解釋	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家學 付立法院聲請解釋函 所大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專家學者說明 事審立法官釋字第四三六號解釋(大廷任案釋憲案專家學者說明 大廷任案釋憲案專家學者說明 大廷任案釋憲案專家學者說明 大廷任案釋憲案專太九號解釋(大廷任案釋憲案四九九號解釋(項索引	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家學者 付立法院聲請解釋函 份大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專家學者說明會意 附大法官釋字第四三六號解釋(大延任案釋憲案專家學者說明會意 大延任案釋憲案專家學者說明會意 大延任案釋憲案專家學者說明會意 大延任案釋憲案專家學者說明	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家學者說 付立法院聲請解釋函 份大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專家學者說明會意見 對立法官釋字第四三六號解釋(節錄 大延任案釋憲案專家學者說明會意見 大延任案釋憲案專家學者說明會意見 大延任案釋憲案專家學者說明會意見 大延任案釋憲案專家學者說明會意見 付大法官釋字第四九九號解釋(節錄	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家學者說明 付立法院聲請解釋函 份大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專家學者說明會意見書 份大法官釋字第四三六號解釋(節錄) 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書 份大法官釋字第四九九號解釋(節錄) 頃索引	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家學者說明會 付立法院聲請解釋函 份大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專家學者說明會意見書 份大法官釋字第四三六號解釋(節錄) 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書(大延任案釋憲案專家學者說明會意見書(份大法官釋字第四九九號解釋(節錄) 何索引	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家學者說明會意 付立法院聲請解釋函 份大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專家學者說明會意見書 對立法委員蘇煥智等五十八人聲請書 份大法官釋字第四三六號解釋(節錄) 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書(一 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書(二 份大法官釋字第四九九號解釋(節錄)	附英文摘要)	附英文摘要)	附英文摘要) 去委員言論免責權釋憲案專家學者說明會意見書 付立法院聲請解釋函 份大法官釋字第四三五號解釋 事審判法釋憲案專家學者說明會意見書 份大法官釋字第四三六號解釋(節錄) 份大法官釋字第四三六號解釋(節錄) 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書(一) 大延任案釋憲案專家學者說明會意見書(二) 份大法官釋字第四九九號解釋(節錄)	附英文摘要)	附英文摘要)	去官解釋不同意見的實證研究

表次

大法官有關「立法裁量」解釋案要旨	45
各種違憲審查理論模擬操作之比較	69
大法官有關「違憲審查權限」解釋案要旨	116
「抽象違憲審查」與「具體違憲審查」之司法性格比較	
Composition of Judicial Review Decisions	
Composition of Constitutional	
Interpretations	163
Composition of Concrete Constitutional	
Adjudication	165
Composition of Abstract Constitutional	
Interpretations	167
Composition of Constitutional	
Interpretations	169
Composition of Central Representative Bodies in Taiwan	
around 1990	170
大法官現行違憲審查職權分析	250
各國違憲審查制度之比較	251
違憲審查制度三階段改進方案	
大法官有關「權力分立原則」解釋案要旨	
大法官有關「權力分立原則」解釋案件比重分析	
大法官解釋案聲請人類別分析	
大法官有關「權力分立原則」解釋案機關聲請人分析	
大法官解釋不同意見制度演進一覽表	
大法官解釋可決門檻變遷一覽表	457
第五屆大法官「命令違憲解釋」可決門檻與不同意見	
關係統計表	458
第五屆大法官「其他憲法解釋」可決門檻與不同意見	
關係統計表	460
歷屆大法官憲法解釋及統一解釋中之(狹義)不同意見	
	460
統計表	462

歷屆大法官憲法解釋及統一解釋中之(廣義)不同意見	
統計表	465
歷屆大法官抽象解釋及具體解釋中之(狹義)不同意見	
統計表	468
歷屆大法官抽象解釋及具體解釋中之(廣義)不同意見	
統計表	471
歷屆大法官不同意見統計分析表	474
第四屆各大法官發表不同意見統計表	476
第五屆各大法官發表不同意見統計表	
第六屆各大法官發表不同意見統計表	480
第四屆至第六屆連任大法官發表不同意見統計表	482
第四屆至第六屆大法官背景及發表不同意見	
關係統計表	484
釋字第四三六號解釋不同意見立場分析	485

圖 次

司法院現行制度(多元多軌)	253
司法院定位第一階段改革示意圖	
(一元多軌:92/10/01~96/12/31)	254
司法院定位第二階段改革示意圖	
(一元多軌:97/01/01~99/12/31)	255
司法院定位第三階段改革示意圖	
(一元單軌:100/01/01~)	256
憲法上「正當程序保障」示意圖	299
憲法第八條構造示意圖	300
美國憲法增修條文第四條、第五條關係示意圖	301
美國憲法中的三權分立與制衡:	
"野心必須用野心來對抗"	420
我國憲法中的五權分立制衡:	
"五權分治平等相維"	421
「權力分立原則解釋案」佔「憲法解釋案」比重變化圖.	422
「憲法解釋案」佔「公布解釋案」比重變化圖	423
美國軍事審判體系	535

SEPARATION OF POWERS REVISITED

Volume II Constitutional Review and Dynamic Balance

TABLE OF CONTENTS

F	Page
List of Tables	ix
List of Figures	
The Constitutional Basis for the Judicial Review of	
Legislative Discretion: A Preliminary Inquiry of	
Theories of Judicial Review of Constitutionality	
in Taiwan	1
(English Abstract)	71
The Doctrine of Separation of Powers and the Limits of	
Judicial Review of Constitutionality: Rethinking the	
Legitimacy of Interpreting the Constitution in the Abstract	
by the Council of Grand Justices	75
(English Abstract)	
Judicial Review and the Transition from Authoritarianism	
in Taiwan	127
(Chinese Abstract)	171

Reforming the Constitutional Review System:	
A Transformation Path from Multiple High Courts	
with Variant Jurisdictions to One Supreme Court	
with United Constitutional Jurisdiction	-
(English Abstract)25	ſ
Concrete Review of Constitutionality and Due Process	
Guarantee: Reinforcing and Reforming Interpretation	
No. 535 of the Council of Grand Justices26	1
(English Abstract)302	
(Eligibil Austract)	-
A Critical Review of the Council of Grand Justices'	
Interpretations of the Separation-of-Powers Doctrine30:	5
(English Abstract)424	ļ
,	
An Empirical Study of Separate Opinions in the	
	7
Council of Grand Justices of Taiwan42	
(English Abstract)486)
Expert Testimony at the Council of Grand Justices on	
the Application of the Speech and Debate Immunity	
of Legislators49	ı
Attachment: Excerpt of Interpretation No. 435 of the	
A 3	
Council of Grand Justices (August 1, 1997)518	j
Expert Testimony at the Council of Grand Justices on	
the Constitutionality of the Military Court System52	l
Attachment: Excerpt of Interpretation No. 436 of the Council	
of Grand Justices (October 3, 1997)542	
Expert Testimony at the Council of Grand Justices on	
the Constitutionality of the Constitutional Amendments	
of 199955	7
Attachment: Excerpt of Interpretation No. 499 of the Council	
of Grand Justices (April 25, 2000) 576)

Subje	ect Index	583
Case	Index	601

List of Tables

Summary of Interpretations of the Council of Grand Justices over Legislative Discretion
Simulation of Three Theories of Judicial Review70
Summary of Interpretations by the Council of Grand Justices Elaborating the Power of Judicial Review of Constitutionality116
Judicial Characters of Judicial Review of Constitutionality in the Abstract Compared to that in Cases or Controversies122
Composition of Judicial Review Decisions (Original in English)162
Composition of Constitutional Interpretations (<i>Original in English</i>)163
Composition of Concrete Constitutional Adjudication (Original in English)
Composition of Abstract Constitutional Interpretations (Original in English)167
Composition of Constitutional Interpretations (<i>Original in English</i>)169
Composition of Central Representative Bodies in Taiwan around 1990 (Original in English)
Current Jurisdictions over Constitutional Review of the Council of Grand Justices
Constitutional Review of Germany, France, the US and Taiwan 251

Three-Stage Reform Package of Constitutional Review253
Summary of Interpretations by the Council of Grand Justices concerning the Separation-of-Powers Doctrine401
Analysis of the Composition of Interpretations by the Council of Grand Justices concerning the Separation-of-Powers Doctrine
Analysis of the Applicants for Interpretations by the Council of Grand Justices concerning the Separation-of-Powers Doctrine
Analysis of the Agency Applicants for Interpretations by the Council of Grand Justices concerning the Separation-of-Powers Doctrine
Evolution of Separate Opinions in Constitutional Review by the Council of Grand Justices
Evolution of the Thresholds for Passing an Interpretation of Constitution by the Council of Grand Justices457
Correlation between the Passage Threshold and the Production of Separate Opinions in the Council of Grand Justices: Interpretations concerning Constitutionality of Administrative Regulations rendered by the 5th Council
Correlation between the Passage Threshold and the Production of Separate Opinions in the Council of Grand Justices: Other Types of Constitutional Interpretations rendered by the 5th Council

Statistics of Dissenting Opinions in the Constitutional Interpretations and Unification Interpretations rendered by the Council of Grand Justices
Statistics of Separate Opinions in the Constitutional Interpretations and Unification Interpretations rendered by the Council of Grand Justices
Statistics of Dissenting Opinions in the Abstract Constitutional Interpretations and Concrete Constitutional Interpretations rendered by the Council of Grand Justices
Statistics of Separate Opinions in the Abstract Constitutional Interpretations and Concrete Constitutional Interpretations rendered by the Council of Grand Justices
Statistics of Separate Opinions rendered by Each Term of the Council
Statistics of Separate Opinions by Each Justice of the 4th Term of the Council
Statistics of Separate Opinions by Each Justice of the 5th Term of the Council
Statistics of Separate Opinions by Each Justice of the 6th Term of the Council
Statistics of Separate Opinions rendered by the re-elected Justices of the 4th to the 6th Term of the Council
The Origins and Output of Separate Opinions of Justices of the 4th to the 6th Term of the Council

Stances of the	Separate Opinion	s issued in	Interpretation	No. 436
(Oct. 3, 1997))		-	485

List of Figures

Tracks)
Judicial Yuan Reform: Stage I (Uni-Summit with Multi-Tracks, 10/01/2003~12/31/2007)254
Judicial Yuan Reform: Stage II (Uni-Summit with Multi-Tracks, 01/01/2008~12/31/2011)255
Judicial Yuan Reform: Stage III (Uni-Summit with Single Track, 01/01/2012~)256
Due Process Quarantee under the ROC Constitution299
Construction of Article 8, ROC Constitution300
Relationship of US Constitution Amend. IV and V301
Checks and Balances Among Three Branches under the US Constitution: "Ambition Must be Made to Counteract Ambition"
Checks and Balances Among Five Branches under the ROC Constitution: "Separation with Equal and Balanced Footing"421
Change of the Ratio of the Interpretations on the Separation-of-Powers Doctrine among the Constitutional Interpretations
Change of the Ratio of the Constitutional Interpretations among the Interpretations Rendered by the Council of Grand Justices423
Military Courts System in the USA535