

《歐美研究》第三十三卷第四期（民國九十二年十二月），685-709

© 中央研究院歐美研究所

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

黃舒芃

摘要

Alexander M. Bickel於六十年代提出司法審查面臨「抗多數困境」的觀點，而在美國憲法學界聲名大噪，隨後並主張司法消極主義的審查理論，這些論點在這半世紀以來也一直受到高度重視。儘管如此，其理論的缺陷是不容否認的，尤其當對照於另一位當代美國重要憲法理論學者R. Dworkin的主張時，似乎更顯而易見。本文擬從簡介Bickel對司法審查的基本觀點與主張出發，繼而透過Dworkin的理論角度，檢視Bickel主張的根本缺陷。本文試圖說明，何以兩人都認為司法審查的基本價值應奠基於「主張原則論證」之上，但對於司法審查在權力分立架構下所應扮演的角色，卻有南轅北轍的見解。從這個分析過程中，本文期能清楚地說明Bickel理論為何面臨困境的根本原因。

關鍵詞： 司法審查、抗多數困境、司法消極主義、司法積極主義