

壹、申論題 (70%)

一、請回答下列問題：

(一) 請參考下面這段論述，說明馬克思(Marx, Karl, 1818—1883)「法理論」的要旨。(本小題 17 分)

「我的研究得出這樣一個結果：法的關係正像國家的形式一樣，既不能從它們本身來理解，也不能從所謂人類精神的一般發展來理解，相反，它們根源於物質的生活關係，這種物質的生活關係的總和，黑格爾按照 18 世紀的英國人和法國人的先例，概括為「市民社會」，而對市民社會的解剖應該到政治經濟學中去尋求。……我所得到的，並且一經得到就用於指導我的研究工作的總的結果，可以簡要地表述如下：人們在自己生活的社會生產中發生一定的、必然的、不以他們的意志為轉移的關係，即同他們的物質生產力的一定發展階段相適合的生產關係。這些生產關係的總和構成社會的經濟結構，即有法律的和政治的上層建築豎立其上並有一定的社會意識形式與之相適應的現實基礎。物質生活的生產方式制約著整個社會生活、政治生活和精神生活的過程。不是人們的意識決定人們的存在，相反，是人們的社會存在決定人們的意識。」(摘自，馬克思，《政治經濟學批判》序言)

(二) 請由下列幾個議題點，說明馬克思之法理論的特性：(本小題 18 分)

1. 法理論的性質(the nature of legal theory)
2. 法的規範性與正當性(the normativity and legitimacy of law)
3. 法的實踐(the practices of law)

二、英國法哲學家 Joseph Raz 對法治 (the rule of law) 有以下論述：

「If the rule of law is the rule of the good law then to explain its nature is to propound a complete social philosophy. But if so the term lacks any useful function. We have no need to be converted to the rule of law just in order to discover that to believe in it is to believe that good should triumph. The rule of law is a political ideal which a legal system may lack or may possess to a greater or lesser degree. That much is common ground. It is also to be insisted that the rule of law is just one of the virtues which a legal system may possess and by which it is to be judged. It is not to be confused with democracy, justice, equality (before the law or otherwise), human rights of any kind or respect for persons or for the dignity of man. A non-democratic legal system, based on the denial of human rights, on extensive poverty, on racial segregation, sexual inequalities, and religious persecution may, in principle, conform to the requirements of the rule of law better than any of the legal systems of the more enlightened Western democracies.」 (Joseph Raz, *The Authority of Law*, p.211)

請回答下列問題：

- (一) 依照 Raz 的看法，法治不等於「良法之治」。請根據 Raz 的法治觀，提出您認為「非良法之治」的法治需具備哪些要件。(本小題 17 分)
- (二) 請針對 Raz 主張：「非民主的法律體系有可能比西方民主國家更遵從法治」這個論點，提出您的看法。(本小題 18 分)

貳、名詞解釋 (30%)

- 一、法的理念 (The Idea of Law) (本題 10 分)
- 二、概念法學 (Conceptual Jurisprudence) (本題 10 分)
- 三、反臣屬 (anti-subordination) 的實質平等理論 (本題 10 分)

試題隨卷繳回