הפקולטה למדעי החברה סמסטר ב' תשע"ח

ביה"ס למדע המדינה, ממשל ויחב"ל יום ד, 12:00 – 14:00

פרוסמינר 1031-3863 נפתלי, חדר 419

**המשפטיזציה של הפוליטיקה והפוליטיזציה של המשפט**

ד"ר חני לרנר

[hanni@tau.ac.il](mailto:hanni@tau.ac.il)

הקורס יעסוק ביחסי הגומלין שבין המערכת המשפטית והמערכת הפוליטית. מהם גבולות ההתערבות של בית המשפט בפוליטיקה? מה מידת הפוליטיזציה של המערכת המשפטית? נדון בשאלות אלו מתוך פרספקטיבה ישראלית והשוואתית. בין היתר נעסוק בשאלות של מינוי שופטים, ביקורת שיפוטית, המתח בין חוקנות (constitutionalism) לבין דמוקרטיה ואקטיביזם שיפוטי. במהלך הקורס ננתח מקרי מבחן של התערבות משפטית בסוגיות שנחשבות כפוליטיות, כדוגמת דת ומדינה, הפרטה, סוגיות של בטחון ושיוויון.

חובות הקורס:

1. קריאת המאמרים וההשתתפות בשעורים הינם חובה ותנאי לקבלת ציון. הדיון בכתה יתבסס על קריאת החומרים מראש.
2. הצגת רפרט בכתה, ע"פ תיאום מראש עם המרצה. נושא הרפרט וכן התאריך יקבעו במהלך השבועות הראשונים של הסמינר.
3. עבודה בהיקף של כ- 10 עמודים.

ביום ד 13.6.2018 נקיים פגישות אישיות לדון בנושא העבודה וראשי הפרקים.

תאריך אחרון הגשת העבודה: בהתאם להנחיות הפקולטה. נא להשאיר בתא בקומה 5. נא להדפיס משני צדי הדף ונא לא להגיש את העבודה בעטיפות פלסטיק למיניהן אלא להדק בסיכה.

הרכב הציון:

10% השתתפות בשיעור

30% הצגה בכתה (רפרט)

60% עבודה

שעת קבלה:

יום ד, 15:00 – 14:00. חדר 517 נפתלי. או בתיאום מראש.

**נושאי הלימוד וחומרי הקריאה:**

1. **הכרות, תיאום ציפיות והצגת נושא הקורס**
2. **מה בין משפט ופוליטיקה?**

גד ברזילי, "המלך אינו ערום – מדוע המשפט פוליטי", דין ודברים ד, 55 – 79 (2008).

1. **חוקתנות (constitutionalism) ודמוקרטיה: הבעיה של התחייבות-מראש ((precommitment**

Stephen Holmes, “Precommitment and the paradox of democracy”, in *Constitutionalism and Democracy* , edited by Jon Elster and Rune Slagstad, Cambridge University Press, 1988, pp. 195-240.

Jeremy Waldron, “Disagreement and Precommitment”, in: Law and Disagreement, Oxford University Press, 1999, pp. 255-281

1. **ביקורת שיפוטית בארצות הברית**

צפיה בסרט:

*The Supreme Court. Vol.1: One Nation Under Law* (PBS 2007)

1. **ביקורת שיפוטית: בעד ונגד**

John Hart Ely, *Democracy and Distrust: A Theory of Judicial Review*, Harvard University Press, 1980, chapters 3+4.

מומלץ:

Gerald N. Rosenberg, *The Hollow Hope: Can Courts Bring About Social Change?* 2nd edition (The University of Chicago Press, 2008)

1. **הדיאלוג המשפטי – המקרה של קנדה**

עמיר פוקס, "פסקת ההתגברות: המודל הקנדי והתאמתו לישראל", המכון הישראלי לדמוקרטיה, עמ' 1 – 18.

Richard Albert, “Advisory Review: The Reincarnation of the Notwithstanding Clause” *Alberta Law Review* 45 (2008)

1. **משפטיזציה של הפוליטיקה באירופה – פרשת לאוטסי**

Mancini, Susanna, The Crucifix Rage: Supranational Constitutionalism Bumps Against the Counter-Majoritarian Difficulty. *European Constitutional Law Review*, Vol. 6, pp. 6-27, 2010

*Lautsi v. Italy* (ECHR 2009)

*Lautsi v. Italy* (ECHR 2011)

1. **המשפטיזציה של הפוליטיקה – לא "רק בישראל"**

מנחם מאוטנר, *משפט ותרבות בישראל בפתח המאה העשרים ואחת*, הוצאת עם עובד. 2008. פרקים 5, 6, 7 (עמודים 124 – 226).

Ran Hirschl, *Toward Juristocracy* Harvard University Press, 2004

1. **המהפכה החוקתית בישראל**

אהרון ברק, *שופט בחברה דמוקרטית*, הוצאת ידיעות אחרונות 2004.

בג"ץ *בנק המזרחי המאוחד בע"מ נ' מגדל כפר שיתופי*

כנס: 20 שנה לבנק מזרחי

<http://weblaw.haifa.ac.il/he/Events/mizrachi/Pages/default.aspx>

מומלץ:

דפנה ברק ארז, "מהפכת השפיטות: הערכת מצב", *הפרקליט* נ' תשס"ח, עמ' 3- 27.

1. **מהפכת הנגד**

רות גביזון, *המהפכה החוקתית: תיאור מציאות או נבואה שמגשימה את עצמה?*)המכון הישראלי לדמוקרטיה, 1998) 57 – 125.

דניאל פרידמן, הארנק והחרב: המהפכה המשפטית ושברה (ידיעות אחרונות, 2013). חלק חמישי: מי ישמור על השומרים? (עמודים 559 – 595).

**11. מינוי שופטים**

מנחם מאוטנר, "מינוי שופטים לבית המשפט העליון בחברה רב תרבותית" מחקרי משפט י"ט, 2 (2003), 423 – 460.

אסף שפירא, "הליכי מינוי שפטים – מבט השוואתי", *פרלמנט* 72, המכון הישראלי לדמוקרטיה

<https://www.idi.org.il/parliaments/7961/7977>

**12. תיקון חוקתי לא חוקתי**

*בג"ץ רוני בר-און נ' כנסת ישראל* (2011)

*בג"ץ המרכז האקדמי למשפט ולעסקים נ' כנסת ישראל* (2016)

מומלץ:

Yaniv Roznai, Unconstitutional Constitutional Amendments: The Limits of Amendment Powers (Oxford University Press, 2015)

**13. פגישות אישיות**

בשיעור האחרון של הקורס נקיים פגישות אישיות במטרה לאפשר ייעוץ בנוגע לכתיבת העבודה (לוח הפגישות ייקבע מראש). לקראת הפגישה יש להגיש בכתב ראשי פרקים לעבודה. מומלץ לשלוח באימייל עד ליום 12.6.2018.