הפקולטה למדעי החברה סמסטר ב' תשע"ז

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

פרוסמינר 1031-3863 נפתלי, חדר 419

**סוגיות במשפט ופוליטיקה**

ד"ר חני לרנר

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 28.6.2017 נקיים פגישות אישיות לדון בנושא העבודה והראשי 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 ה' 12:00 – 13:00. חדר 517 נפתלי. או בתיאום מראש.

**נושאי הלימוד וחומרי הקריאה:**

1. הכרות, תיאום ציפיות והצגת נושא הקורס

**חלק ראשון: תיאוריה**

1. המשפטיזציה של הפוליטיקה – טרנד בינלאומי או חדשות ישנות?

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

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

מנחם מאוטנר, *משפט ותרבות בישראל בפתח המאה העשרים ואחת*, הוצאת עם עובד. 2008

1. האם חוקתנות (constitutionalism) מגבילה את הדמוקרטיה? הבעיה של התחייבות-מראש ((precommitment

Jon Elster and Rune Slagstad (eds), *Constitutionalism and Democracy*, Cambridge University Press, 1988: Jon Elster “Introduction” + Stephen Holmes, “Precommitment and the paradox of democracy”, pp. 1-18 + 195-240.

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

1. ביקורת שיפוטית: בעד ונגד

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

מומלץ:

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

רות גביזון, מרדכי קרמניצר ויואב דותן, *אקטיביזם שיפוטי: בעד ונגד, מקומו של בג"ץ בחברה הישראלית*, ידיעות אחרונות והוצאת מאגנס, תש"ס.

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

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

פס"ד עא 93/6821 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>

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. 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>

**חלק שני: גבולות ההתערבות של בית המשפט בסוגיות פוליטיות - מקרי מבחן**

1. דת ומדינה 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.

1. דת ומדינה בישראל – תכנית הליבה

**בג"צ 3750/10 אמנון רובינשטיין נ' הכנסת**

**משה כהן-אליה, "דמוקרטיה מתגוננת וחינוך לערכים דמוקרטיים בבתי הספר החרדים", *משפט וממשל* יא, תשס"ח.**

1. שיוויון

בג"ץ 746/07 נעמי רגן נ' משרד התחבורה

נויה רימלט, "המשפט כסוכן של רב-תרבותיות: על אוטופיה ומציאות בפרשת הפרדת האוטובוסים", *משפטים* מ"ב, תשע"ב, 773 – 834.

1. הפרטת בתי הסוהר

בג"ץ 05/2605 החטיבה לזכויות–אדם, המרכז האקדמי למשפט ולעסקים נ' שר האוצרץ

יעל ברדה וגלעד ברנע "תיאוריה חוקתית, אסטרטגיה ועריכת–דין ציבורית בפרשת ביטול הפרטת בתי–הסוהר" *מעשי משפט* ג 145 (2010).

1. בג"צ ובטחון

בג"ץ 2056/04 מועצת הכפר בית סוריק נ' ממשלת ישראל

משה כהן-אליה, "המובן הפורמלי והמובן המהותי של מבחני המידתיות בפסיקת בג"ץ בעניין גדר הבטחון", המשפט י"א תשס"ז, 473 – 498.

12) סיכום: אקטיביזם שיפוטי או תקווה חלולה?

רות גביזון, "התקווה החלולה: האם בתי המשפט יכולים להביא לשינוי חברתי?" *מעשי משפט*, כרך ב 2009, עמוד 15-33

מומלץ:

Gerald N. Rosenberg, *The hollow hope can courts bring social change?* The university of Chicago, 1993, pp 1-39.

13) פגישות אישיות