

論國族建構與美國刑事正義

李佳玟

Indiana University- Bloomington, School of Law (US), SJD

現任國立成功大學法律系助理教授

前言：美國刑事司法中的國家認同議題：認同政治下的反常現象？

- ◎ 背景：美國社會的認同政治；多元文化主義；文化辯護（cultural defense）ex. People v. Tou Moua (1985)、People v. Kimura (1985)、People v. Chen (1987)；文化辯護 – 多元文化主義 v. 普遍抽象的刑事司法體系 – 美國精神
- ◎ 主要議題：美國刑事司法中的國家認同議題，是認同政治下的反常現象？國家認同於美國刑事司法制度的發展過程中扮演何等角色？美國刑事司法體系於塑造美國國家認同佔有何等地位？
- ◎ 觀察對象：1) 美國建國初期時的司法改革與現代監獄的建立；2) 二十世紀前半期對於激進份子的掃蕩與自由派的論述；3) 近日的反恐戰爭。
- ◎ 認識論：俄國的文學理論家 Mikhail Bakhtin 的對話主義（dialogism），強調意義並非由主體獨自所創造，而是在指涉他者，與他者進行對話的過程裡所產生。此一理論應用於國家認同的研究裡，著重於國家認同的建構，以他者為指涉對象。
- ◎ 定義：「國家認同」：「國家認同乃是維持與持續再生產一套在想像上可與他者（外部與內部）相區別之價值、符號、記憶、神話與傳統，以及個體對此套價值、符號、記憶、神話與傳統的認同過程。」（Anthony D. Smith + Bakhtin + Benedict Anderson）
- ◎ 其他相關理論：論述與國家認同建構之間的關連（Ruth Wodak 等）；國家認同於

內國生活的功能與歧異影響、國家認同的建構持續進行 (A.D. Smith)；國族 (nation) 為想像共同體 (imagined communities) (Benedict Anderson) 等。

第一部份 新國家的建立與美國早期司法改革

- ◎ 改革背景：獨立後，美國依然沿用殖民時期所採用的英國刑事司法制度。在深受啓蒙思想影響的美國社會菁英看來，共和國需要一套更理性、更現代、更人性的刑事制度，以符合共和國的精神。
- ◎ 一般解釋：人道說、鄉愁說、工業革命影響說、權力機制轉變說。
- ◎ 國家認同說：「美國作為一民主共和國，應在刑事制度上與腐敗之封建君主國相區隔」的說法，提供改革者鼓吹司法改革與建立現代監獄的正當性。
- ◎ 認同建構上，對於他者（野蠻的、封建的、奴役的）的拒斥，反映在司法改革的論述與內容上。
- ◎ 美國早期的司法改革，使得國家認同客觀化為法律內容與制度，而這些條文與制度成為美國國族傳統 (ethno-heritage) 的一個重要部分，限制了日後美國國家屬性 (nation-ness) 的建構範圍，亦是日後美國國民建立主觀國家認同的重要來源。

第二部分 美國精神之維護與人權治安之對立

- ◎ 背景：二十世紀初對各類激進份子的打擊，在此背景下，美國眾議院於 1938 年「非美活動調查委員會」(House Committee on Un-American Activities)。
- ◎ 一般解釋：戰時大美國主義的產品；「非美國」=「外國」。
- ◎ 國家認同：『美國 = 正義 vs. 非美國 = 邪惡或犯罪』。國家認同成為處罰或排斥異己的理由。
- ◎ 美國國家認同也是美國自由派維護言論自由、保障激進份子人權最重要的依據。
- ◎ 國家認同同時被當作壓迫與保障人權的論據，以此印證 Smith 對於國家認同對於內國生活有歧異影響的觀察。

- ◎ 二十世紀的他者：極權國家。他者的轉變反映在刑事司法體系的論述上。
- ◎ 極權國家的崩解，資本式的民主國家儼然贏得勝利。他者的威脅減輕，影響刑事司法領域中自由派論述的強度。

第三部分 反恐戰爭與他者的尋找

- ◎ 背景 1：全球化浪潮，多元文化主義；國家認同危機、後民族國家（post-Nation-State）時代。
- ◎ 背景 2：2001 年 9 月 11 日美國本土內之恐怖自殺攻擊。中東裔與回教徒遭逮捕、愛國者法案、全國身份證系統、反恐戰爭、軍事拘禁與審判。
- ◎ 一般解釋：人權 v. 國家安全。
- ◎ 全球化的戰爭，舊的認同政治。美國刑事司法體系的參與者並不必然意識到全球化造成民族國家的危機，但當其引用國家認同作為合理化其論證的時候，國家認同對美國刑事司法的影響力受到某程度的確認。
- ◎ 恐怖份子與邪惡軸心：他者的想像與建構，國內認同危機的抵抗。
- ◎ 多元文化政治的反彈。

結論

- ◎ 美國是一個單純建立在普世價值的國家？
- ◎ 國家認同強大卻又空虛的特質。
- ◎ 超越國家認同與國族主義？
- ◎ 國家認同在台灣刑事司法的角色。