

概念の整理、前提的理解

(1) 目的

forward-looking

backward-looking ... societal discrimination / identified discrimination

(2) 手段

weak

|

- strong

- plus

軽い plus

重い plus

quota

(3) mixed strategy

受益者の把握方法

アファーマティブ・アクションの行なわれる分野 ... 教育 / 雇用

(4) 人種を考慮したアファーマティブ・アクションと性別を考慮したアファーマティブ・アクション

審査基準の問題 ... 厳格審査 / 中間審査 / 合理性の基準

厳格審査の場合 ... compelling interest narrowly tailored means

合衆国における判例理論の形成 (その1)

Brown (1954) ~ Bakke (1978) ~ Grutter(2003) ~

(1) Regents of the University of California v. Bakke, 438 U.S. 265 (1987).

入学定員のうち 16 名分の quota

Powell 裁判官の「意見」

forward-looking 許容の可能性 ただし、quota は認められず

(2) Wygant v. Jackson Board of Education, 476 U.S. 267 (1986).

教員のレイオフに際しマイノリティを優遇

Powell 裁判官の「意見」

identified discrimination の救済であることが必要

特定の者に負担を押し付けるのは許容されず

(3) City of Richmond v. J.A. Croson Co., 488 U.S. 469 (1989).

市の公共事業発注に関し、第 1 次受注者は 30%以上をマイノリティ・ビジネスに下請けに出す

O'Connor 裁判官の「意見」

人種に基づく差別はスティグマの危険を伴う。それは救済の局面に厳格に限定されないと、人種的劣等の観念を醸成し、人種的敵意の政治に結びつきうる

(4) Adarand Constructors, Inc. v. Peña, 515 U.S. 200 (1995).

「法廷意見」

Skepticism ... 人種に基づく区別は、最も入念な審査に付されるべし

Consistency ... いかなる人種が負担・受益するかによって、審査基準が異ならず

Congruence ... 修正 14 条の下での審査と、修正 5 条の下での審査とは同じ

(5) Hopwood v. State of Texas 78 F.3d 932 (1996).

学生集団の多様性 ... compelling interest にならず

過去の差別に対する救済 ... 特定の差別である必要

(6) Grutter v. Bollinger, 123 S.Ct. 2325 (2003).

ミシガン大学ロースクールの入学者選抜

「法廷意見」

forward-looking を許容

(7) Gratz v. Bollinger, 123 S.Ct. 2411 (2003).

ミシガン大学の学部の入学者選抜

miscellaneous factors に 20 点

合衆国における判例理論の形成 (その 2)

(8) Mississippi University for Women v. Hogan, 458 U.S. 718 (1982).

女性のみ入学を認めることは、アファーマティヴ・アクションとして認められるか

(9) Johnson v. Transportation Agency, 480 U.S. 616 (1987).

女性の優先的昇進、公民権法上の問題

(1 0) Johnson v. Board of Regents of the University of Georgia, 106 F.Supp.2d 1362 (2000).

入学志願者が白人でない場合、および男性の場合に加点

Strong affirmative action v. Weak affirmative action

(1) 各州の状況

カリフォルニア州における Proposition 209 (1996)

The state shall not discriminate against, or grant preferential treatment to, any individual or group on the basis of race, sex, color, ethnicity, or national origin in the operation of public employment, public education, or public contracting.

ワシントン州における住民投票 (1998)、フロリダ州の One Florida Plan (1999)

(2) 合衆国教育省 U.S. Department of Education, Office for Civil Rights, *Achieving Diversity: Race-Neutral Alternatives in American Education*, Washington, D.C., 2004.

developmental approach / admissions approach

The Civil Rights Project at Harvard University の報告書

Horn, Catherine L., & Flores, Stella M. (2003). *Percent Plans in College Admissions: A Comparative Analysis of Three States' Experiences*. Cambridge, MA: The Civil Rights Project at Harvard University

Marin, Patricia & Lee, Edgar K. (2003). *Appearance and Reality in the Sunshine State: The Talented 20 Program in Florida*. Cambridge, MA The Civil Rights Project at Harvard University

奨学金

(1) 学生集団の多様性実現のための奨学金

マイノリティであることを一要素として考慮

マイノリティのみを対象とした奨学金の可能性...入学と奨学金付与とは異なる

(Podberesky v. Kirwan, 38 F.3d 147(1994).)

日本で考えうるアファーマティヴ・アクション (ポジティヴ・アクション)