

Title	平成二〇年度二学期法学部試験問題
Author(s)	
Citation	阪大法学. 2009, 59(1), p. 207-223
Version Type	VoR
URL	https://hdl.handle.net/11094/54926
rights	
Note	

Osaka University Knowledge Archive : OUKA

<https://ir.library.osaka-u.ac.jp/>

Osaka University

平成二〇年度二学期試験問題 大阪大学法学部

▼民法入門 …………… 大久保邦彦

〔Ⅰ〕 事務管理の具体例を一つ挙げなさい。

〔Ⅱ〕 法定担保物権と約定担保物権の相違を述べた上で、民法典が定める法定担保物権と約定担保物権を二つずつ挙げなさい。

〔Ⅲ〕 Xには、妻Y、子C、母Mがいたが、XとCが乗っていた船が沈没し、両者とも死亡した。Xには二四〇〇万円、Cには六〇〇万円の財産があった場合、誰がいくら相続することになるか？

〔Ⅳ〕 以下の〔ケース〕に対する問いに答えなさい（解答は広く浅いものでよいが、民法の条文はできる限り引用すること）。

〔ケース〕 Xは自己が所有する赤ワイン甲（時価一〇万円）をYに寄託したところ、Yは甲をZに五万円で購入し、引き渡した。

- (1) この場合に、①X⇨Y間、②Y⇨Z間、③X⇨Z間で、民法上、どのような問題が生じうるか？ Zが甲を買い受けた際に、甲がX所有であることにつき、Zが(a)善意の場合と(b)悪意の場合とで、違いが生じるか？

- (2) その後、Zが甲をすべて料理に用いた場合に、X⇨Z間の関係は、どのように規律されるか？

▼憲法入門 …………… 高井裕之

次の四問のうち二問を選んで解答せよ。その際、各問に付記したキーワードを解答中に用いることが望ましい。

- 1 法の下の平等について、主要な判例に触れながら、説明せよ。

【キーワード】 尊属殺人罪、法定相続、国籍法、嫡出
2 表現の自由について、その意義・根拠・重要性について述べ、また、その制限が問題になる場合を挙げて、説明せよ。

【キーワード】 優越的地位（二重の基準）、検閲、事前抑制、内容に基づく規制、パブリック・フォーラム、放送の自由

- 3 教育を受ける権利および子どもの人権の特質について、説明せよ。

【キーワード】 国家の教育権、国民の教育権、教科書検定、学習権、青少年保護条例
4 外国人の人権について、主要な判例に触れながら、説明せよ。

【キーワード】 政治活動の自由、参政権、公職就任権、出入国の自由、出入国管理制度

▼国際関係論入門 …………… 来栖惠子

以下の三つの問に答えなさい。

問Ⅰ 下記の語群から10の概念を選び、その番号を答案用紙に記し、それぞれ二～三行程度で説明しなさい。

- ① 覇権安定論
- ② GATT/WTO
- ③ 勢力均衡
- ④ 自由輸出規制 (VER)
- ⑤ 米国通商法三〇一条
- ⑥ 複合的相互依存モデル
- ⑦ 多元的安全保障共同体
- ⑧ 戦略的貿易政策
- ⑨ ソフトパワー
- ⑩ 政治経済発展論 (近代化論)
- ⑪ 民主化の第三の波
- ⑫ パワーの三つの側面
- ⑬ 分析レベル
- ⑭ 重商主義
- ⑮ 集団的安全保障
- ⑯ キューバ危機
- ⑰ 間主観性
- ⑱ 規範のライフサイクル仮説

問Ⅱ アリソンによる三つのモデルを説明しなさい。

問Ⅲ 国家間の戦争が抑制される可能性について、①多元主義的な国際関係の諸モデル (新機能主義、交流理論、デモクラティック・ピース論、相互依存論) がどのような仮説をたてているのか、他方で、②現実主義がどのように主張しているのか、簡潔にまとめなさい。③そのうえで、国際関係の現実と照らし合わせて、具体的な事例をあげながら、モデルの妥当性を論じなさい。

▼フレッシュマンセミナー …………… 青江秀史

- 河田潤一
- 林 智良
- 三阪佳弘
- 尹 景徹

省略

▼法政情報処理

省略

▼憲法 2

下記の設問 1、2 それぞれについて解答せよ。

(参考資料 日本国憲法 省略)

設問 1 適用違憲について、合憲限定解釈との関連で説明し、

分類せよ。また、裁判実務におけるそのあり方について、

批判的に検討せよ。

設問 2 「猿払テスト」の内容を検討し、日本の最高裁による二重の基準論受容の問題性を述べよ。

▼行政法 2 …………… 大久保規子

次の三問の中から二問を選択して答えなさい。

1 レストランを営む A は、食中毒を引き起こしたことを理由に、三ヶ月間の営業停止処分を受けた。しかし、A は、食中毒の原因はレストランの料理ではなく、営業停止処分は違法であると考えている。A としては、どのような訴訟が可能かを論じなさい。また、A は営業停止処分を無視して営業を再開し、食品衛生法違反で起訴された。しかし、その後、A の主張通り、食中毒の原因は別にあることが判

- 重井輝忠
- 長田真里
- 仁木恒夫

高田 篤

明した。Aは有罪となるかについて検討しなさい。

2 B会社は、法人税について確定申告をしたが、所得の計上漏れがあるとして、税務署長Cより増額更正処分を受けた。この処分に納得できないBは、国税局長Dに対し、不服申し立てをし、処分の通知書に記載された理由が不十分であると主張した。DはBの不服申し立てを棄却するとともに、裁決書において更生理由を詳細に記載した。Bは、更生処分の取消訴訟を提起し、処分の違法理由として、理由付記が不十分であることを主張している。Bの主張の適否について論じなさい。

3 委任立法が無効とされるのはどのような場合か。具体例を挙げて判例の傾向を述べた上で、私見を展開しなさい。

▼刑法1 ……………佐久間修

以下の問題の中から、任意の二問を選択して、解答しなさい。

問題1 甲は、重病の患者に手をかざして自然治癒力を高める治療法で、信者であるAらの信望を集めていた。ある日、Aが脳内出血で倒れて、病院内で点滴治療を受けていた際、Aから携帯電話で甲に「手かざし」治療の依頼があった。そこで、甲は、深夜にAを入院先の病院から自宅まで運んだうえ、Aの治療を試みたが、翌日には、Aの症状が悪化して危機的な状態に陥った。そこで、甲は、Aを自宅内に放置すれば死亡するであろうと思ったが、「手かざし」治

療の失敗が分かるのを恐れて、Aが死んでもやむをえないと考え、Aに必要な医療措置を受けさせなかった。そのため、Aは数時間後に死亡した。甲の罪責はどうなるか。

問題2 甲は、自動車で狭い脇道を走行中、前方にいる歩行者AやB運転のトラックを認識していたが、対向車両が近づいてきたので、上記トラックの横をすり抜けようとした。その際、甲は、上記トラックの陰から何者かが飛び出してくるのを予期して、自車の速度を落とすなど、不測の事態に備えるべき注意義務を負っていた。ところが、甲は、こうした注意義務を怠り、漫然と通常の速度で運転を続けたため、突然Cが物陰から出てきた際、Cとの衝突を回避する目的で急ハンドルを切ったところ、自車のコントロールを失って、反対車線にいた通行人Dにぶつかり、Dを内臓破裂により即死させた。甲の罪責はどうなるか。

問題3 甲は、勤務先から帰宅する途中、自分の自動車を運転して居酒屋Aに立ち寄った。また、そのA店で酒を飲み始める前に、他人に代行運転を依頼したり、近くの駐車場に自動車を保管させるなど、帰りの飲酒運転を控える手段を講じていなかった。甲は、A店で多量のビールを飲んだ後、かなりの酔いのため自分の自動車をBの自動車と取り違えて運転を始めた。なお、甲は、運転開始後には、普通酩酊と病的酩酊の間にある異常酩酊になったため、犯行当時の追想が困難になるなど、高度な精神的障害が生じて

おり、飲酒運転の時点では、心神耗弱の状態にあった。甲の罪責はどうなるか。

問題4 A建設会社の現場監督である甲は、部下である作業員の乙と丙が溶接工事を行う際、現場近くの路上に、強い引火性のある接着剤を放置しておいた。そのため、乙らがバーナーの炎を消し忘れたまま、休憩のために工事現場を離れたとき、バーナーの炎が上記接着剤に引火して、近隣の住宅にも燃え移り、多数の死傷者を生じさせた。なお、A社の経営者である丁は、工事の納期を守らせることのみ腐心し、甲を含む現場の作業員に対して、バーナーの取り扱いや接着剤の管理に関する十分な安全教育を行っていなかった。甲、乙、丙および丁の罪責はどうなるか。

▼民法2 ……………田中宏治

【問1】 Aペーカリーではイチゴのジャムパンを作るために、B会社が倉庫に所有している「特選金菊印母ジャム」とラベル表示された上質のイチゴジャムを購入した。ところが実際は林檎やあんずの混じった粗悪ジャムだったので、パンには使えなかった。Aは錯誤を理由に売買契約の無効を主張できるだろうか。また、それと瑕疵担保責任との関係はどのように考えるべきだろうか。

【問2】 昭和四九年二月一日に未熟児として出生したXは、Y病院に入院し酸素投与を受けた。同年二月末と翌年三月末に同病院の眼科で眼底検査を受けたが、異状なし

とされた。しかし、四月初めの検査で異状ありとされ、別の病院で網膜症と診断された。Xは、Yの不十分な眼底検査のために未熟児網膜症の治療法である光凝固法を受ける機会を失い、高度の視力障害者となったのは、Yの不法行為だと主張して、損害賠償を請求した。このとき、過失要件については、どのように判断されるべきか、(1)~(6)の見出しの順序に従い、説明しなさい。

- (1) 主観的過失・客観的過失
- (2) 結果回避と予見
- (3) 結果回避義務の判断基準
- (4) 結果回避についての注意義務
- (5) 注意義務の水準
- (6) (5)の判断の際に考慮すべき事情

▼商法1 ……………山下真弘

左記五問中四問を選択し、根拠条文と理由を付して、簡潔に解答しなさい。

なお、問題に関係のない記述は減点の対象となる。

(1) 宝石の販売業者Xは、Yホテルに宿泊したが、中身を告げることなく宝石の入ったバッグをフロントに預けたところ、何者かに持ち去られた。①Yは、商法上どのような責任を負うべきか。②Yの宿泊約款に「貴重品の明告がない場合は二〇万円を限度として損害を賠償します」という規定があった場合はどうなるか。③高価品の特則が適用され

た場合、民法上のYの不法行為責任はどうなるか。

- (2) 民法と商法の関係について、①なぜ商法の適用範囲を定める必要があるか。②それを画定するには、どのような定め方がありうるか。③商法は、商行為概念を中心とする立場を徹底しないのはどうしてか、具体例を挙げて説明しなさい。

- (3) 商法一四条について、①その規制目的は何か。②民法の表見代理に関する規定と比べて、どこが異なるか。③営業に使用するため名義が貸与されたところ、現実には営業主体のために使用されなかった場合はどうなるか。

- (4) 登記事項については、商法九条一項のみが適用され、登記後は善意の第三者にも対抗することができ表見代理に関する規定を適用する余地はないとする考え方は、①理論的にどのように説明できるか。②その結論は妥当といえるか、具体例を挙げて説明しなさい。③仮に妥当でないとした場合、理論的にどのように克服すべきか。

- (5) AがBに営業を譲渡したところ、Aの債権者Cがいたとする。①CがBに支払請求できるのはどのような場合か。それはなぜか。②CはAの債権者であるのに、Bに請求するのはどうしてか。Aに請求できないのか。③以上とは逆に、CがAの債務者であったとしたらCは誰に支払えばよいのか。

▼西洋法制史 三成賢次

次の三問の中から二問を選択し、論述しなさい。

- 1 近世ドイツ刑事法制（刑事法学も含む）の展開といわれる「魔女裁判」との関わりについて、近世ドイツ国家のあり方を踏まえて論じなさい。

- 2 三月革命期のドイツにおける国制改革の動きを踏まえつつ、三月革命の結果生まれたプロイセンの一八五〇年憲法体制について論じなさい。

- 3 ドイツ・ヴァイマル期の法と法学について、当時の社会情勢や国制（憲法体制）の時代的特徴を踏まえつつ論じなさい。

▼西洋政治思想史 竹中 浩

- 1 以下に挙げる五人の思想家との関係に言及しつつ、ジョン・ロックの政治思想について論じよ。

- (1) フッカー (2) ホップズ (3) ヒューム
- (4) モンテスキュー (5) ベイン

- 2 共和主義、権力分立、公共精神の問題を中心に、アメリカの政治思想とヨーロッパの政治思想の関わりについて論じよ。

▼日本政治史 瀧口 剛

次の問に答えなさい。

張作霖爆殺事件（一九二八年、関東軍高級参謀河本大作的謀略により張作霖が奉天（瀋陽）行き列車で爆殺された事件）について、その原因、事後処理を含めた政治過程、後へ

の影響を、東アジアの国際環境、国内の各政治アクターの動向に触れつつ論じなさい。

▼法情報学

田中規久雄
養老真一

平常点

▼マクロ経済入門

問1 以下のアからケの空欄を埋めよ。

- 1 純輸出Ⅱ(ア)ー(イ)
- 2 所得収支Ⅱ(ウ)ー(エ)
- 3 資本収支Ⅱ(オ)ー(カ)
- 4 経常収支Ⅱ(キ)＋(ク)
- 5 国内貯蓄Ⅱ国内投資＋(ケ)

瀧井克也

問2 アメリカの財の価格Pが二四〇(ドル/1単位)、日本の財の価格Pが二〇〇〇(円/1単位)、名目為替レートeが一ドル一一〇円のととき実質為替レートを求めよ。

問3 一部の日本人がアメリカ製品を買うことを止めることにしたとする。この行動は、対外純資産の増加、実質為替レート、名目為替レートにどのような影響を与えるか答えなさい。

問4 政府が将来、恒常的に財政支出を減らし減税を行うとアナウンスしたとする。このとき経済の均衡はどのように変化するかを、総需要・総供給モデルを使ってわかりやすく説明しなさい。

問5 一般に失業すると政府から失業保険が給付されるが、失業者に支給する期間は限られている。この支給期間を長くするなどのような影響を失業者にあたえるか議論しなさい。

問6 名目GDPの成長率が(1+インフレ率) × (1+経済成長率) となることを計算で示しなさい。

問7 次の数値例で、二〇〇七年の名目GDPと実質GDPを計算して求めよ。ただし、自動車と米だけが最終消費財の経済で二〇〇六年を基準年として考える。

年	自動車の価格 (円/台)	自動車の生産量 (台)	米の価格 (円/トン)	米の生産量 (トン)
二〇〇六	一〇〇	一〇	九〇	一〇
二〇〇七	一二〇	一五	一〇〇	一五

▼ロイヤリング …………… 法曹実務者
〔問題1〕～〔問題3〕のうち二問選択して回答してください。

〔問題1〕

刑事弁護を担当する弁護士として、以下の各事例に直面した場合、今後の刑事手続において、どのような点に配慮して弁護活動をおこなうべきであるかを論じなさい。

なお、必ずしも法律制度や条文に捉われる必要はない。

1 スーパーで万引きした窃盗事件(被害額三万円)で勾

留されている被疑者が、「ここだけの話ですが、本当は私は犯人ではないんです。でも、真犯人はお世話になった先輩ですから、本当のことはいいたくありません。私が罪をかぶります。取調べでは、『すべて自分がやりました』と言っています。弁償金は用意できます。」と打ち明けてきた。

今後、どのような点に配慮して弁護活動をおこなうべきであるか。

なお、この被疑者には前科がなく、起訴されたら執行猶予判決を得ることは確実である。

2 猟奇的な殺人事件の被告人(二七歳)の弁護をしている。死亡した被害者は妻子ある男性(二八歳)であり、遺族は毎日涙を流して悲しんでいる。ワイドショーでも連日報道されており、被告人の死刑は当然だという風潮が広がっている。ところが事案をよく調べると、被害者は幼少時から「いじめっこ」や「番長」として君臨し、被告人に対して暴力を振るったり、執拗に金品を要求するなどしていた。被告人の犯行は、長年の恨みが募ったうえのことであった。

ところが被告人は、「確かにそれが殺人の動機ですが、今さら公判で昔のことを蒸し返しても意味がありません。またテレビや週刊誌でパッシングされるだけです。公判裁判では、そういうことを一切主張しないで下さい。」

と弁護士に思いを述べた。

今後、どのような点に配慮して弁護活動をおこなうべきであるか。

〔問題2〕

(1) 少年事件において、付添人弁護士が果たすべき役割について、論じてください。

(2) 今般、一定の少年事件について、被害者傍聴制度が導入されましたが、本制度の導入の経緯と問題点について、少年法の趣旨に触れつつ論じてください。

〔問題3〕

離婚における未成年の子どもの引渡しが問題となる場面において、離婚前の段階と離婚成立後の段階でそれぞれ用いられる法的手段について説明せよ。また、そこで考慮されるべき要素について論ぜよ。

▼地方自治法

〔第1問〕 住民訴訟における違法性判断の方法につき、次の

(ア)から(ウ)までの事例に触れながら論じなさい。

(ア) A市の市長であるBは、収賄の容疑で逮捕されたA市の幹部職員Cに対し、懲戒免職処分を請求した。A市の免職処分をした。その後、Cが退職手当を請求したので、Bの決裁に基づきCに退職手当が支給された。A市の住民であるXは、懲戒免職処分をすることができたのにあって分限免職処分をして退職手当を支給するのは違法で

であると主張している。

(イ) A県教育委員会は、勸奨退職に応じたA県内の公立学校の教頭職にある者二十九名につき、退職前の一日だけ名目的に校長に任命し、昇級させた上、退職承認処分をした。これを受けて、A県の知事であるBは、昇級後の給与を基礎にして退職手当を支給した。A県の住民であるXは、名目だけの地位に基づいて増額された退職手当を支給するのは違法であると主張している。

(ウ) A県B町内の河川において、無許可でヨット係留用の鉄杭が打ち込まれ、船舶の航行に危険が生じていたため、B町の町長であるCは、B町においては強制撤去の法的権限がなかったにも拘らず、強制撤去を実施させた。そして、Cによる時間外勤務命令に基づいて撤去作業に従事したB町職員に時間外勤務手当が支払われ、また、B町との請負契約に基づいて撤去作業を実施したD社に工事請負代金が支払われた。B町の住民であるXは、法治主義を無視した強制撤去のために行われた支出は違法であると主張している。

〔第2問〕 地方公共団体の制定する自主条例が国の法令に違反するか否かを判断する基準につき、判例の立場（特に徳島市公安条例事件・最大判昭和五〇年九月一〇日）を中心に論じなさい。

▼税法1 谷口勢津夫

【I】 以下の各問のうち三問を選んで答えなさい。

- (1) 所得税法において個人間での負担付贈与はどのように取り扱われるか。根拠条文を示して論じなさい。
- (2) 所得税法四一条を所得概念論の観点から論評しなさい。
- (3) 給与所得控除の性質について論じなさい。
- (4) 「所得税法三三条一項にいう『資産の譲渡』とは、有償無償を問わず資産を移転させるいっさいの行為をいうものと解すべきである。」という判例の立場を踏まえて、所得税法三三条一項と五九条一項との関係について論じなさい。
- (5) 業務用資産の損失について、所得税法五一条四項と六四条一項との関係を明らかにして、論じなさい。

【II】 以下の各概念・用語の意味を簡潔に述べなさい。

- ① 制限的所得概念
- ② 権利確定主義
- ③ 帰属所得
- ④ 非永住者
- ⑤ 最低生活費非課税の原則

▼国際法2 真山 全
国際法上の自衛権について論ぜよ。

▼刑法2 佐久間 修
以下の問題の中から、任意の二問を選択して、解答しなさい。

問題1 甲は、スナックのホステスAと同棲するようになり、

将来結婚する約束をしていたが、その後、資産家の娘Bと親密な関係になり、Aの存在が邪魔になった。そこで、A

に別れ話を切り出したところ、Aから「それなら、心中しよう」と言われて、やむなくこれに同意した。しかし、数日

後には、Aだけが死ねば好都合であると考えて、事前に用意した青酸カリをAに渡し、甲も一緒に飲んで自殺するように装って、上記毒薬を飲み込んだAを中毒死させた。

甲の罪責はどうか。

問題2 Xは、隣人のAに嫌がらせをするため、約一年半に

わたり、毎日、早朝から深夜にかけて、最も隣家に近い窓際に置いたラジオや目覚まし時計を、大音量で鳴らし続けるなどした。その結果、不眠症に陥ったAを慢性頭痛症に

させた。しかも、この様子をビデオカメラで撮影して警察に届け出た近所のBに報復する目的で、数か月にわたり、

毎晩、B宅に無言電話をかけたため、Bが加療約三週間を要する精神衰弱症になった。Xの罪責はどうか。

問題3 X消費者金融会社の貸金取立人であるYは、債務者の

Aに借金を返済させるため、Aの身体を殴ったり、蹴ったりするなどの暴行を加えた。その後、Yの兄貴分であり、

Aに対する強硬な取立てを依頼したXが、Aの様子を見るために現場にやってきた。その際、Xは、Aの手首にある

有名ブランドの腕時計を見つけたので、Yに対し、Aの腕

時計をもらおうと提案した。そこで、Yは、上記の殴打に

より頭から血を流しているAの手首から、Xと一緒に腕時計を外して奪い取ったものである。結局、Aは全治一か月の重傷を負った。XおよびYの罪責はどうか。

問題4 甲と乙は、裁判所の支払督促制度を利用して、甲の叔父Aの保有財産を差し押えて、現金に換えようと考えた。

そこで、裁判所に対して、虚偽内容の貸金債権があると申し立てて、Aの自宅宛てに支払督促状が送達されるようにした。しかし、送達の時点で、乙がA宅の前で待機して

おり、乙がA本人であるかのように装って、郵便送達報告書の受領者欄にAの氏名を記入して、送達人であるBから支払督促状を受け取った。その後、Aからは督促異議の申立てがないまま、強制執行手続が進んだため、甲らは、換価

処分により多額の現金を入手した。なお、甲と乙は、当初から、支払督促正本を廃棄する意図で受け取っており、実際に、これらの文書を廃棄した。甲と乙の罪責はどうか。

民法3

以下の問1、問2に答えなさい。

問1 以下の(1)(2)(3)のうち一つ選択し、答えなさい。

(1) 債権譲渡の第三者對抗要件は、確定日付ある証書による通知または承諾である(四六七条二項)。確定日付ある証書を要求する趣旨はどのようなものであるか、実務

上野弘樹

上野弘樹

上その趣旨はどこまで貫徹されているかについて論じなさい。

(2) 間接強制の補充性について、説明しなさい。

(3) 詐害行為取消権の行使要件である、「債務者が債権者を害する」行為（四二四条一項）の客観的行為態様として、どのような類型が存在するか、説明しなさい（判例上、債権者を「害する」行為として認められている客観的行為態様について説明すれば足り、債務者の主観面について言及する必要はない）。

問2 以下の(1)(2)のうち一つ選択し、答えなさい。

(1) 以下の二つの判決はともに四七八条の類推適用を認めているが、類推適用を認める意味には相違が存在する。どのような相違が認められるか指摘しつつ、その相違の正当化可能性について検討しなさい。

A判決「銀行が、無記名定期預金債権に担保の設定をうけ、または、右債権を受働債権として相殺をする予定のもとに、新たに貸付をする場合においては、預金者を定め、その者に対し貸付をし、これによって生じた貸金債権を自働債権として無記名預金債務と相殺がされるに至ったとき等は、実質的には、無記名定期預金の期限前払戻と同視することができるから、銀行は、銀行が預金者と定めた者（以下、表見預金者という。）が真実の預金者と異なるとしても、銀行として尽くすべき相当な注

意を用いた以上、民法四七八条の類推適用、あるいは、無記名定期預金契約上存する免責規定によって、表見預金者に対する貸金債権と無記名定期預金債務との相殺等をもって真実の預金者に対抗しうるものと解する。」

B判決「原審の適法に確定したところによれば、本件生命保険契約の約款には、保険契約者は被上告人から解約返戻金の九割の範囲内の金額の貸付けを受けることができ、保険金又は解約返戻金の支払の際に右貸付金の元利金が差し引かれる旨の定めがあり、本件貸付けは、このようないわゆる契約者貸付制度に基づいて行われたものである。右のような貸付けは、約款上の義務の履行として行われる上、貸付金額が解約返戻金の範囲内に限定され、保険金等の支払の際に元利金が差引計算されることにかんがみれば、その経済的実質において、保険金又は解約返戻金の前払と同視することができる。そうすると、保険会社が、右のような制度に基づいて保険契約者の代理人と称する者の申し込みによる貸付を履行した場合において、右の者を保険契約者の代理人と認定するにつき相当の注意義務を尽くしたときは、保険会社は、民法四七八条の類推適用により、保険契約者に対し、右貸付けの効力を主張することができるものと解するのが相当である。」

(2) 平成一八年一月、A銀行はBに対して三〇〇〇万円の

貸付けを行い、B所有の甲建物に抵当権の設定を受けた。

Bは平成一八年三月から甲建物を、賃料月三〇万円（月末払い）、保証金一五〇万円でCに賃貸していた（当該

保証金は敷金の性質を有さない金銭消費貸借契約であるという認定がなされている）。平成二〇年九月二五日、

Bの貸付の返済が滞り、融資の返済の見通しが立たないとして、Aは、BがCに対して有している将来の賃料債権を物上代位権の行使として差押え、Cに対して賃料の

支払いを求めた。Cは、平成二〇年九月一日に、平成二〇年一月二二日をもって本件賃貸借契約を解除する旨

を通知し、同年二月三十一日に本件甲建物から退去した。Cは一〇月分の賃料から支払いを停止しており、同年一月三十一日に、退去までの未払い賃料債務（三カ月分）

及びその遅延損害金と保証金返還請求権とを対等額で相殺する旨の意思表示を行った。この場合の、A・C間の法律関係について論じなさい。

▼民法4 ……………幡野弘樹

問1

以下の問1(1)(2)および問2すべてに答えなさい。

(1) 離婚原因に関する積極的破綻主義・消極的破綻主義とは何かを説明した上で、判例（最大判昭和六二・九・二

民集四一巻六号一四三三頁）は、両主義との関係でどのような位置づけができるかについて論じなさい（なお、

最大判昭和六二・九・二の判決理由の読み方についての詳しい議論をする必要はない。どのような判断を行ったかを、上の問に必要な限度で概説すれば足りる）。

(2) 代理懐胎には二種類の方法があるが、いずれの方法についても原則として禁止すべきであるという議論が日本

では有力である。それぞれの方法について説明するとともに、当該技術の利用を規制すべきという立場の論拠を、それぞれの方法ごとに簡潔に示しなさい。

問2

いわゆる三〇〇日問題が社会問題となった二〇〇七年四月に、自民党・公明党のプロジェクトチームは、「離婚前に懐胎した場合にも、再婚後に出産した場合には、DNA鑑定と前夫や妻の証明で、『現夫の子』としての出生届を認める」という内容に民法・戸籍法を改正する提案をしている。この提案の可否について、「親子関係における意思と生物学的真実」という議論に触れながら、あなたの考えを論じなさい。

▼経済法 ……………武田邦宣

【問題】 東日本における補修用自動車ガラスの供給において第一位の卸売業者が、輸入品の増大により自社の卸売高および卸売

価格が低下することを懸念して、輸入品も取り扱う取引先に対しては卸売価格を引き上げ、また配送回数を減らした。こ

れにより、少なからずの取引先が、輸入品の取扱いをやめた。独占禁止法上の評価を加えよ。

▼民事回収法2 ……………藤本利一

I 以下の用語を簡潔に説明しなさい。

- 1 別除権
- 2 債権者委員会
- 3 私的整理
- 4 破産管財人
- 5 約定劣後破産債権

II 以下の各問いに答えなさい。

- 1 破産手続における民事留置権と商事留置権の取扱いの相違について説明しなさい。
- 2 破産手続において、労働債権はどのように処遇されるか、説明しなさい。
- 3 破産手続開始決定の後、破産者に自己の債務を弁済した者は、破産手続との関係で自己の弁済の有効性を主張することができるか。

III 以下の【設例】を読み、各小問に答えなさい。

【設例】 A社は、自転車製作と販売を業とする株式会社であった。自転車のパーツの販売とともに、主として「BZ-150」の名称で自社ブランドのオリジナル自転車の製作・販売を行っていた。工場は、東大阪にあり、関西圏に四つの販売店を有していた。A社は、最新パーツの情報、

カスタマイズやアフターケアに強いとの評判で順調に業績を伸ばしていたが、近年、外国の有名ブランドの自転車を製作・販売するショップが関西圏に進出してきたため、経営状態が悪化していた。資材置き場として利用していた土地甲を売却して運転資金を調達したものの、期待していた二〇〇八年夏のボーナス商戦も振るわず、二〇〇八年八月二五日に、同日が支払日であった約束手形の決済資金を用意することができず、一回目の不渡りを出したことから、大阪地方裁判所に破産手続開始の申立てをし、同年九月五日に破産手続開始の決定がされ、破産管財人Xが選任された。

小問1 Bは、A社から土地甲を、代金三〇〇万円で購入し、契約時に全額を支払ったが、A社が破産手続開始の決定を受けた。Bは、土地甲の引渡しを希望している。Xはどのように対応すべきか。次の二つの場合に分けて答えなさい。

- (i) 所有権が移転し、登記も済んでいるが、引渡が未了の場合
- (ii) 所有権が移転し、引渡も済んでいるが、登記が未了の場合

小問2 Cは、A社から、「BZ-150」を代金三二万円で購入し、店頭での契約時に頭金として一〇万円を支払い、残金は納品後一週間以内にA社の銀行口座に振り込んで

支払う約定であったところ、A社が破産手続開始の決定を受けた。まだ、Cに商品の納品はされていない。Xはどのように対応すべきか。

また、Cから、破産した会社のブランド商品など要らないので解除するとの申し入れがあった場合、Xはどのように対応すべきか。

▼労働法 ………………水島郁子

問1 A社は平成二十一年一月に、四月からの採用予定者に対して初任給額を通知したが、その額は昨年度までの初任給額からいくぶんか引き下げられたものであった。A社における労働者の二年日以降の賃金額は、初任給額をベースに決定されることから、A社の労働者の約七割を組織するB労働組合はこの初任給引き下げにつき、説明・見直しを求め、A社に団体交渉を申し入れた。

A社は、採用予定者が現時点ではB労働組合の組合員ではないことから、B労働組合との団体交渉に応じる必要はないと考えている。A社の見解は妥当か。検討しなさい。

問2 Lは四年前、音楽専門学校を経営するM法人に転職し、入社時から教務部長の役職に就いている。Lは法学部の出身者であり、前職では人事と企画業務に従事していた。Lはそれまで学校等の教育産業で働いた経験はなく、専門的な音楽教育を受けたこともなかった。

M法人は、音楽専門学校への入学者が毎年減少している

ことから、教育方針を大幅に変更し、カリキュラムの見直しに取り組むことにした。そのためには、人事・企画などの能力を有するだけでなく、音楽教師ないし音楽家レベルの教育能力を有する者が、教務部長として適任であると考えている。

LとM法人の労働関係において、M法人はLを解雇することができだろうか。M法人による解雇の可否について、検討しなさい。

なお、M法人就業規則には、解雇に関する以下の規定がある。

第一九条 従業員が次の各号のいずれかに該当する場合は、解雇することができる。

一 従業員が成年被後見人又は被保佐人となった場合

二 勤務実績が著しくよくない場合

三 心身の故障のため職務の遂行に著しく支障があり、又はこれに堪えない場合

四 前二号に規定する場合のほか、その職務に必要な適性を著しく欠くとき。

五 事業活動の縮小により剰員を生じた場合

六 天災事変その他やむを得ない事由により本法人の事業継続が不可能となった場合

▼国際私法 ………………長田真里

1 外国判決の承認執行で必要とされる要件をすべて挙げ、それぞれについて簡単に論じなさい。

2 Xはフィリピン国籍の女性であり、Yは日本国籍の男性である。XとYは平成一四年フィリピン国内で同国の方式により婚姻し、その一二日後にA（フィリピン国籍）が生じた。以来、XとYは、フィリピン国内で生活し続けている。なお、この婚姻の証書は平成一六年に東京都に提出されている。ところが、Yは、平成一五年五月五日に別の

フィリピン人女性とも同国の方式により婚姻し、この婚姻の証書を同年七月二日に東京都に提出していたことから相手方は重婚の状態となった。そこで、Xは、平成一七年一月二一日、相手方に対し離婚等を求めて、調停を申し立てるとともに、Xを親権者とする旨の審判の申立てを行った。なお、申立人と相手方は同年二月二一日に協議離婚した。

(1) 本問において、XとYとの協議離婚は有効と認められるか。

なお、フィリピンにおいてはそもそも離婚が認められないものとする。

(2) 本問において、親権者申立の準拠法はいずれの国となるか。

▼法理学

……………中山竜一
次の三問のなかから二問を選択し、解答しなさい。

(1) 何らかの理由により、人並みの暮らしを営むことのできない人々に対し、政府が国庫を使って援助の手を差し伸べることは正当化されるか。それとも、いわゆる「自己責任」といった理由から、そうした援助は期待すべきでないのか。正義や公正をめぐる近年の議論を参照しつつ、諸君の見解を述べなさい。

(2) 「法の解釈の最終的な決め手は、結局のところ政治である。」解釈理論をめぐるこれまでの議論の蓄積に基づき、こうした意見について論評しなさい。

(3) 法制度という側面から見れば、現在の「福祉国家」はいかなる問題をかかえているか。「福祉国家」の法が当初めざしていたものを明らかにしつつ、その改革案（ないしは、これに代わる対案）を案出しなさい。

▼日本政治思想史

……………米原 謙

1 以下の文章は、著名な思想家が書いた著書・論文などの一節である（時代順に並んでいる）。著者名を答えなさい。

(1) 「謹んで按ずるに、神州は太陽の出づる所、元氣の始まる所にして、天日之嗣、世々宸極を御し、終古易らず。固より大地の元首にして、万国の綱紀なり。」

(2) 「我日本の国土は亜細亜の東辺に在りと雖ども、その国民の精神は既に亜細亜の固陋を脱して西洋の文明に移りたり。（中略）輔車唇齒とは隣国相助くるの喩なれども、今の支那朝鮮は我日本国のために一毫の援助と為ら

ざるのみならず、西洋文明人の眼を以てすれば、三国の地利相接するが為に、時に或は之を同一視し、支韓を評するの価を以て我日本に命ずるの意味なきに非ず。(中略)我れは心に於て亜細亜東方の悪友を謝絶するものなり」。

(3) 「国内の無産階級が組織結合をなして力の解決を準備し、または流血に訴て不正義なる現状を打破することが彼等に是認めらるるならば、国際的無産者たる日本が力の組織的結合たる陸海軍を充実し、更に戦争開始に訴て国際的画定線の不正義を匡すことまた無条件に是認めらる」。

(4) 「我が国に於て、近代的思惟は「超克」どころか、真に獲得されたことすらないと云ふ事實はかくて漸く何人の眼にも明かになった。(中略)儒教乃至国学思想の展開過程に於て隠微の裡に湧出しつつある近代性の泉源を探り当てるのが大切なのである」。

2 以下の著書(あるいは論文)について、四〜五行程度で、ごく簡単に内容を紹介し、その思想的意義を説明しなさい。

- (1) 「大日本主義の幻想」
- (2) 「無産階級運動の方向転換」
- (3) 「三酔人経綸問答」
- (4) 「三たび平和について」

3 『将来之日本』刊行から日清戦争ころまでの徳富蘇峰の主張の変化を概観し、その変化の原因を説明しなさい。また同時期の陸羯南の主張との異同についても論及しなさい。

4 吉野作造の政治思想を民本主義を中心に紹介しなさい。またかれの中国論についても、同時期の中国論と比較して、その特徴を指摘しなさい。

▼行政学 …………… 北村 巨

以下の二題に答えなさい。

I 日本の政治家と官僚との関係に関する先行研究を「本人・代理人理論 (principal-agent theory)」の観点から整理した上で、両者の影響力関係について論じなさい。

II 日本の中央政府と地方政府の関係に関する主要な説明モデルを紹介し、中央政府に対する地方政府の自律性を具体的な事例の検討を通じて論じなさい。

▼法政計量論 I …………… 田中規久雄

平常点

▼経済史 …………… 阿部武司

省略 …………… 幡澤 歩

省略

▼情報法 …………… 鈴木秀美

M新聞の外務省担当記者Aは、沖縄返還協定締結のための日米間の交渉の取材活動に従事していた。この交渉は、一九

七〇年暮れから大詰め of 段階に進み、一九七一年五月末頃には残されたいくつかの懸案について首脳級の会談がしばしば行われていた。Aは、重要懸案だった対米請求権問題（軍用地復元補償）に米国側が難色を示していたことから、日本側がその財源を肩代わりするのではないかとこの疑惑を抱き、この疑惑を解明することを含めて、交渉全体の行方に大きな関心を持っていた。Aは、同年五月二二日、外務省N審議官の秘書であった女性事務官Bと初めて肉休関係をもった直後、「取材に困っている、助けると思ってN審議官のところに来る書類を見せてくれ。……特に沖縄関係の秘密文書を頼む」と懇願した。これに応じたBは、同年五月末から十数回にわたり書類をAに見せ、Aはその写しを取ったが、その中に「極秘」指定された三通の電文が含まれていた。Aは、電文入手直後は、継続中だった沖縄返還交渉への配慮から、そのまま報道することは差し控え、解説記事で触れるにとどめた。沖縄返還協定は同年六月末に調印され、沖縄は一九七二年五月一五日に日本へ復帰した。なお、AとBの交際は、Aが、沖縄返還協定調印の翌月（一九七一年七月）から約三ヶ月間、外国へ長期取材にでたことから、その後は立ち消えとなった。

一九七二年三月、Aから電文の写しを受け取った衆議院議員が衆院予算委員会で、軍用地復元補償（四〇〇万ドル）を日本側が肩代わりする「密約」の存在を裏付ける電文を暴露して、政府を追及した。これをきっかけに国家秘密漏洩につ

いての捜査が行われた結果、Bが外務省の書類をAに見せていたことが明らかとなり、同年四月、Bは国公法一〇〇条一項（守秘義務）違反容疑で、Aは同法一一一条違反（秘密漏示のそそのかし）容疑で逮捕・起訴され、裁判の結果、A・Bともに有罪が確定した。

この事例に含まれる憲法上の問題点について論じなさい。

▼裁判学 …………… 仁木恒夫

問1 講義で取り上げた内容の中から一つだけテーマを選び、自分で、三行程度で問題を設定しなさい。

問2 問1で設定した問題について論じなさい。

▼アジアにおける事業戦略とリーダーシップ ……三成賢次

野村美明

レポート試験

▼知的財産の潮流 …………… 青江秀史

情報処理機器及びシステムは、非常に早い技術進歩によって高性能化のみならず新たな機能の開発が進んでいます。その情報処理機器或いは情報処理機器＋ネットワークシステムを活用した新たなビジネスモデルの構築が進むと予想されています。そのビジネスモデルが発展することを目的とした法的制度のあり方について、次の問いに答えて下さい。

(1) あなたが予想する新たなビジネスモデルを構築するために必要不可欠な情報処理機器、或いはシステム機能をもつ具体的に記載して下さい。

(2) あなたが予想する新たなビジネスモデルを具体的に記載して下さい。

(3) そのビジネスモデルが持つ法的課題を記載して下さい。

法的課題がない場合は「法的課題なし」と記載すること。

(4) その法的課題が解決でき、想定するビジネスが発展することを目的とする法的制度を具体的に記載して下さい。

既存の法律を改正する場合は、改正する法律名を記載し

具体的な条文の改正案を記載して下さい。

▼犯罪者処遇法

..... 水谷規男

法務省矯正局発行のパンフレット「日本の刑事施設」所収の刑務作業についての説明文を読み、さらに刑務作業の現状に関するデータ（平成一八年度出所受刑者の刑務作業就業状況、出所受刑者の職業訓練種目別人員、出所受刑者が取得した資格・免許の種類別人員）を参考にして、刑務作業の意義・現状と問題点について検討しなさい。

▼ネゴシエーション2

..... 野村美明

仁木恒夫

長田真里

平常点

▼実践 グローバル・リーダーシップ

..... 野村美明

平常点