

小テスト (100 点満点) 解答・解説

授業科目名	法学概論(基礎法学編)	2009 年度 : 前期	
		定期試験期間外	
担当教員名	足立英彦	試験日・時間	5 月 27 日(水)
			17:15 ~ 18:00

1. 法学系文献に関する次の問に答えなさい。(20 点)

(a) あなたは、「慣習法」というキーワードをタイトルに含む単行本を探そうとしています。

以下の方法のうち、適切でないものをすべて選択しなさい。(2 点)

- i. 金沢大学附属図書館の OPAC を利用する。
- ii. NACSIS Webcat または Webcat Plus を利用する。
- iii. アマゾン (www.amazon.co.jp) を利用する。
- iv. Lex/DB Internet を利用する。

解答 iv

解説 単行本の探し方を知っているかどうかを問う問題。金沢大学の蔵書については (i) で、全国の大学図書館の蔵書については (ii) で調べる。現在流通している単行本と、現在は流通していないが過去に流通していた単行本の多くは、(iii) のアマゾンのような書店の Web サイトでも検索できる(ただし、書店の Web サイトは、購入しようとする図書の検索のためのものであり、文献探索一般のために設けられているものではない。そのため、iii, iv を不適切とした答案には 1 点加点了)。 (iv) の Lex/DB は判例や判例評釈を探すためのデータベースであり、単行本の検索のためのものではない。法学類ハンドブック(2009 年度版) 63, 65-66 頁に説明あり。

(b) あなたは、「法論理学」というキーワードをタイトルに含む論文を探そうとしています。

以下の方法のうち、適切でないものをすべて選択しなさい。(4 点)

- i. 国立国会図書館 NDL-OPAC を利用する。
- ii. 法学類図書室蔵書目録を利用する。
- iii. CiNii (Nii 論文情報ナビゲータ) を利用する。
- iv. 最高裁判所のホームページを利用する。

解答 ii, iv

解説 論文の探し方を問う問題。法学類図書室蔵書目録は単行本を探すためのもの。最高裁判所のホームページには、最高裁等の判例が掲載されている。法学類ハンドブック(2009 年度版) 63 頁に説明あり。

(c) あなたは、廃止された法令の条文を見たいと思います。以下の方法のうち、適切でないものをすべて選択しなさい。(4 点)

- i. 法令データ提供システム（総務省）を利用する。
- ii. 廃止前の古い六法全書（附属図書館書庫にあり）を利用する。
- iii. 「法令全書」（法学類図書室にあり）を利用する。
- iv. 自分が持っている『ポケット六法（平成 21 年版）』を利用する。

解答 i, iv

解説 法令データ提供システムには現行法のみが掲載されている。『ポケット六法』には一部の廃止法令（たとえば大日本帝国憲法）が掲載されているが、掲載数はほんの少しである。法学類ハンドブック（2009 年度版）66-67 頁に説明あり。

- (d) 「民集」とは何の略ですか。正式名称を書きなさい。（4 点）

解答 最高裁判所民事判例集（または大審院民事判例集）

解説 正答者が少なかったので、「最高裁判所」の文字があれば 2 点加点した。

- (e) 別紙の (1)(2)(3) 上の文章を引用する場合、その出典（書誌情報）をどのように表記すればよいか書きなさい。なお、単行本は、それぞれの 1 頁にある文章を引用するものとする。（各 2 点、計 6 点）

解答

(1) 田中成明『法学入門』（有斐閣、2005 年）1 頁

(2) 伊藤正己『近代法の常識』（有信堂高文社、第 3 版、1992 年）1 頁 又は 伊藤正己『近代法の常識 [第 3 版]』（有信堂高文社、1992 年）1 頁

(3) 高橋文彦「法的思考と法論理学—シャーロック・ホームズのように『論理的』に考える」法学セミナー 650 号（2009 年）36 頁

解説 1 箇所だけの軽微な間違いで、その間違いを含む出典表記に基づいても当該単行本・雑誌論文を特定できる場合のみ 1 点加点した。とくに (2) で、発行年を第 3 版第 9 刷の 2006 年とする誤りが多かった。発行年は最新版の第 1 刷の年を記載すること（講義では、前原昭二『記号論理入門』（日本評論社、1967 年）の 20 刷の奥付を配布して説明した）。(3) は、講義で配布・板書したものと同一のもの。

2. 法令の読解方法に関する次の問に答えなさい。（20 点）

- (a) 2009 年 5 月 27 日に衆議院議員総選挙が実施されたら、何月何日何時までに国会を招集する必要があるか*1。なお、5 月は 31 日までである。（10 点）

解答 6 月 26 日 24 時（または 6 月 27 日 0 時）

解説 初日不算入により、5 月 28 日を 1 日目とし、30 日目である 6 月 26 日の終了する時点である 24 時（翌日 0 時）が正解。福本知行『法学生必読之書 法令・判例読解指

*1 憲法 54 条 1 項「衆議院が解散されたときは、解散の日から四十日以内に、衆議院議員の総選挙を行い、その選挙の日から三十日以内に、国会を召集しなければならない。」

南』44頁の練習問題②の日付を変えただけの問題である。

- (b) 刑法96条の2*2の以下の条文の空白1、2に「又は」か「若しくは」を入れなさい。(各5点、計10点)

「強制執行を免れる目的で、財産を隠匿し、損壊し、(1) 仮装譲渡し、(2) 仮装の債務を負担した者は、二年以下の懲役又は五十万円以下の罰金に処する。」

解答 1 若しくは 2 又は

解説 「財産を」という目的語の動詞は「隠匿し」「損壊し」「仮装譲渡し」であるので、ここまでが1つのまとまりであることが分かる。したがってその直後の(2)に大きなまとまり同士を区切る「又は」を入れる。1には、「又は」より下位の区分を示す「若しくは」を入れる。『法令・判例読解指南』51頁で説明されている条文である。

3. 「法の適用に関する通則法」第3条*3によれば、どのような慣習は法律と同一の効力を認められないか。(20点)

解答 公の秩序又は善良の風俗に反する慣習と、公の秩序又は善良の風俗に反しないが、法令の規定により認められておらず、かつ、法令に規定されている事項に関する慣習。

解説 配点は、「公の秩序又は善良の風俗に反する慣習」に5点、「公の秩序又は善良の風俗に反しないが、法令の規定により認められておらず、かつ、法令に規定されている事項に関する慣習」に15点。後者のうち「公の秩序又は善良の風俗に反しないが」という部分を書いていない答案に10点、また、「公の秩序又は善良の風俗に反する慣習」と「反しない慣習」の場合分けができている答案に10点与えた。講義で説明した表を理解できているかを問う問題である。

4. 次の言葉を簡単に説明せよ。(各10点、計20点)

- (a) 一般規範と個別規範(「規範」の説明は不要。)

解答 一般規範は、具体的に名指しできない不特定多数の人を名宛人とする規範であり、個別規範は、具体的に名指しできる特定の人を名宛人とする規範である。

解説 一般規範・個別規範の説明それぞれに各5点配点した。

- (b) 作業としての法解釈

解答 作業としての法解釈とは、個別的法規範を論理的に導くために必要な前提を追加し、その前提を正当化することである。

解説 「個別的法規範を論理的に導くために必要な前提を追加する」という部分に5点(単に「前提を追加する」のみの記述には3点)、「その前提を正当化する」という部分

*2 問題用紙では誤って「96条2項」としていました。

*3 「公の秩序又は善良の風俗に反しない慣習は、法令の規定により認められたもの又は法令に規定されていない事項に関するものに限り、法律と同一の効力を有する。」

に5点配点した。

5. 歴史的論証は大きく二つの方法に分けることができる。それぞれの方法を説明せよ（具体例の説明は不要）（20点）

解答 歴史的論証とは、歴史上の立法者の実際の意図に基づいて言葉の意味や法解釈を正当化することであり、立法者が実際にその言葉の意味や法解釈を意図していたことを論拠とする方法と、立法者が意図していた立法目的を達成するためにはその言葉の意味や法解釈が必要である、ということ論拠とする方法に分けられる。

解説 両者の方法それぞれの記述に各10点配点した。単に「立法者の意図に基づく」という記述では、どちらの方法を意味しているのか分からない（2点のみ加点）。後者の方法について、単に「立法者の立法目的に基づく」とのみ記述し、論証しようとする言葉の意味や法解釈がその立法目的を達成するために必要であることに触れていない場合は2点減。

6. 講義に対するご意見があれば、答案用紙に記入してください。どのような内容であっても、採点には影響しません。

コメント 板書の字が小さい、早い、消し方が不十分でその上に書かれた字が読みにくい、というご意見がかなりありました。今後、注意します。

参考情報（6月23日現在）

履修登録数	小テスト受験者数	欠席者数	小テスト平均点
258	249	9	54.3

100-90	89-80	79-70	69-60	59-50	49-0点
0	16	36	46	56	95名

- 総合で60点以上（60％）は249名中98名、割合では39％であった。
- 87点1名、83点3名、82点5名

以上