

2017 年度金沢大学人社学域「法政基礎論 B」

2018 年 2 月 9, 11 日実施

解答例（足立英彦出題分）

3. 授業の内容をふまえて正義について説明した上で、具体的な法令または法令以外の規範を一つ取り上げ、それが不正義でないか検討しなさい。

解答例

アリストテレスによれば、正義は合法性と平等を意味する。前者は法に従うことであり、後者は何かと何か等しい、すなわち同じであることである。平等の意味での正義は、さらに平均的正義と分配的正義に分けられる。平均的正義とは、2 者間で両者の得る利益や負担が等しいことである。この平均的正義は、さらに交換的正義と矯（匡）正的正義に分けられる。交換的正義とは、売買や交換において引き渡される物の価値が等しいことを、矯正的正義は、犯罪や不法行為において、罪と罰、損害と賠償の価値が等しいことを指す。これに対して分配的正義とは、分配する者とされる者との間の正義であり、「等しき者は等しく扱え」という標語で表される原理である。狭義では同じ性質を有する者に同じ利益や負担を配ることを意味するが、広義では各人の性質や価値に応じた利益や負担を配ることを意味する。

ところで分配的正義は、人々が有するどのような性質に着目して「等しい者」を決めるべきなのか、すなわち誰が等しいのか、また、そのようにして選ばれた等しい者の集団をどのように扱うべきなのかについては何も語らない。この「性質」と「扱い方」を決めるためには、第一に、どのような目的をその分配で達成しようとするのかを、第二に、その目的を実現するのに最も適しており、他の目的を不必要に侵害せず、さらに目的に相応しい分配方法は何かを考えなければならない。分配の目的が正当でなかったり、分配目的は正当であってもその目的を促進しなかったり、他の目的を不必要に侵害したり、目的と釣り合っていない分配方法は正義に反していると評価できる。

たとえば、未成年者喫煙防止法第 1 条は満二十歳未満の者に対して喫煙を禁じているが、この法律が不正義でないか検討する。この法律は、満二十歳未満の者に対してタバコを吸わない義務を分配しており、「等しき者（＝満 20 歳未満の者）を等しく扱う（タバコを吸わない義務を課す）」という平等原則を満たしている。つぎに、この法律の主要な目的は、未成年者の健康の維持であると思われるが、この目的自体の正当性は自明であろう。つぎにこの目的と当該法律の関係について検討すると、まず、喫煙が健康を害することは様々な研究によって明らかにされており、したがって未成年者の喫煙を禁止することによって彼らの健康が害されることを防ぐことができることも明らかであり、この法律は目的に適合している。つぎに、この法律が他の目的を不必要に侵害していないかを検討すると、未成年者の喫煙を一律に禁止する以外に、喫煙による健康被害から未成年者を守る方法はないので、必要性も満たしている。最後に、この法律によって、未成年者の喫煙の自由が否定されるわけだが、この自由の重みと、この法律によって達成される未成年者の健康の維持の重みを比較するならば、一般に未成年者は成年者に比べて合理的な判断能力に欠け、未成年者の自由の重みは成年者のそれよりは軽く、したがって両者の重みが釣り合っていないとはいえないため、

この法律はその目的に相応しているといえる。以上により、未成年者喫煙防止法第1条は不正義でないと考えられる。

解説 授業の内容をふまえた正義の説明に70点（平均的正義と分配的正義の区別（15）、平均的正義の下位区分としての交換的正義と矯正的正義の説明（10）、分配的正義の説明（10）、分配的正義だけでは規範の内容は決まらないこと（5）、それを決めるためにはその規範の目的（10）、目的に適合しているか（10）、必要か、釣り合っているか（いずれかに触れていれば10）を考慮しなければならないこと、以上の説明の具体例への応用に30点を分配した。なお、法令は（それが特定の者だけを対象としない限り）すべて分配的正義の要請は満たしているため、法令が分配的正義に反しているか否かを検討する必要はない。したがって、その法令の目的の正当性と、その法令が目的に適合しているか、不必要に他の目的を侵害していないか、手段（＝法令）が目的に相応しいかを個々に検討することが求められる。また、犯罪や不法行為などの悪い行為に損害賠償や刑罰などの制裁を課す法令に対しては、矯正的正義に適っているか否かも検討すべきである。軽微な間違いは2点、重要な間違いは5点、分量超過（裏面まで記入している）は2点減点した。

参考（2018年2月16日現在）

- 問3 選択 30名、平均点 71.0点（100点満点）

- 評価

S(100-90)	A(89-80)	B(79-70)	C(69-60)	不可(59-0)
8人(26.7%)	6(20.0%)	4(13.3%)	6(20.0%)	6(20.0%)

- 100点1名、98点3名
- 不可答案の最高点：45点