

1
第1 設問1

2
1 設問1の見解は、憲法81条「がなくても、」「憲法第98
3
条」「憲法第76条第3項」「憲法第99条から、違憲審査権は
4
十分に抽出され得る」とする。

5
憲法98条1項は、「憲法」「の条規に反する法律、命令、
6
詔勅及び国務に関するその他の行為の全部又は一部は」
7
「効力を有しない」と規定する。そして、憲法76条3項は「す
8
べて裁判官は」「この憲法及び法律にのみ拘束される」と規
9
定し、憲法99条は、「裁判官」「は、この憲法を尊重し擁護す
10
る義務を負ふ」と規定している。

11
以上の各条文を総合すれば、裁判官は憲法98条1項に
12
従い、憲法に違反する法律や国家行為の効力を有しないと
13
の判断をすることが求められることになる。

14
2 上記見解への批判としては、各条文は文理上、裁判
15
所の違憲審査権を明確に規定しているわけではないというも
16
のが考えられる。そして、このように批判する見解は、憲法8
17
1条は「最高裁判所は、」「憲法に適合するかしないかを決定
18
する権限を有する」と明確に規定しており、同条が「第六章
19
司法」の中にあることからすれば、下級裁判所を含めた裁判
20
所の違憲審査権の憲法上の根拠となると主張する。

21
3 しかし、憲法81条は「最高裁判所は、」「終審裁判所
22
である」と規定しているのであり、違憲審査権の根拠を明確

1	に規定しているわけではない。また、客観訴訟のように伝統
2	的な「司法」権の概念に含まれないような訴訟についても違
3	憲審査権を認めようとするれば、設問1の見解によった方が適
4	切であるように思われる。
5	よって、わたし自身の見解としては、設問1の見解を支持
6	する。
7	第2 設問2
8	1 本条約が違憲審査の対象となるか否か
9	(1) Aの主張
10	Aとしては、条約が憲法より優位と解すると憲法改正(96
11	条)によらずに憲法規範の改変をなしうることになり、最高法
12	規としての性質に反するので本条約は違憲審査の対象とな
13	ると主張する。
14	(2) 想定される国の主張
15	国としては、憲法98条1項には条約の文言がなく、2項で
16	「条約」の「遵守」を必要としていることから、条約は憲法に優
17	位し、本条約は違憲審査の対象とはならないと主張する。
18	(3) あなた自身の見解
19	ア Aの主張のように、憲法の最高法規性からすれ
20	ば、憲法は条約よりも優位であると解する。たしかに、憲法9
21	8条1項には条約の文言はないが、「法律」に含まれると解釈
22	すればよい。

1	イ よって、本条約は違憲審査の対象となると解す
2	る。
3	2 本条約について憲法判断を行なうべきか否か
4	(1) Aの主張
5	Aとしては、本条約は農業を営む者の生存権や職業選択
6	の自由を侵害するのみならず、国民生活の安定にとって不
7	可欠な食糧自給体制を崩壊させる違憲な条約なのであるか
8	ら、一見極めて明白に違憲無効であって、憲法判断を行なう
9	べきであると主張する。
10	(2) 想定される国の主張
11	国としては、本条約はX国との間での貿易摩擦を解消する
12	ことを目的とする高度な政治性をもっており、貿易自由化が
13	一見極めて明白に違憲無効とはいえない以上、憲法判断を
14	行なうべきではないと主張する。
15	(3) あなた自身の見解
16	ア 高度な政治性をもっている条約については、一
17	見極めて明白に違憲無効と認められない限り、裁判所はそ
18	の内容が違憲かどうかの判断をすべきではないと解する。
19	本件条約は国の主張のように高度な政治性をもっている。
20	イ それでは、一見極めて明白に違憲無効といえる
21	か。
22	本条約上の義務を履行する措置を講じた結果、日本の食

1 料自給率は20パーセントを下回るまでになることが予想され
 2 る状況となっている。X国の食料自給率は100パーセントを
 3 超えており、世界的に見ても60から70パーセントが平均的
 4 な数字で、先進国で20パーセントを切る国はない。

5 以上を前提に判断すれば、食糧自給率を崩壊させる違憲
 6 な条約であるとのAの主張にも説得力があるが、食糧自給率
 7 は政治的判断であり、一見極めて明白に違憲無効と評価す
 8 ることはできないと解する。

9 また、本件条約は生存権や職業選択の自由を侵害すると
 10 のAの主張についても、自由競争で勝ち残ることが不可能な
 11 わけではないので、一見極めて明白に違憲無効とまで評価
 12 することはできないと解する。

13 ウ したがって、本件条約について憲法判断を行う
 14 べきではないと解する。

15 以上