

## 人権保障と最高裁判所

静岡大学 根本 猛

はじめに

安保法制で学んだ立憲主義—憲法は国家・政府の横暴から国民を守る規範  
侵害されたときに救済があって初めて人権・権利—では「誰」が守ってくれるか？

### 1. 民主主義と人権保障

違憲審査—大事な人権にかかわるときは積極的に、そうでないときは控えめに

アメリカでは議会が制定した「良い」法律・制度を頑迷な最高裁が違憲と判断したこと  
も(古くは労働保護法、近くは銃規制やDV防止法、なおオバマケアはぎりぎり合憲判断)

### 2. おとなしいわが最高裁⇔同性婚を認めた合衆国最高裁

法科大学院入学生ですら、裁判官を1人も知らない

↑9裁判官中4人言える学生(アメリカには法学部はありません)が4割しかいないという  
米調査の嘆き(日本人からは驚き)

◇合衆国最高裁判所になぜそんなに関心？

良くも悪くも物議をかもし存在+リベラル派・保守派拮抗の現状

現在の主な論争のテーマ 同性婚、人工妊娠中絶、アフターマティブ・アクション

☆ギンズバーグ裁判官—2016年2月、トランプはペテン師、大統領当選ならニュージャージー  
ランドに移住と発言し話題に(3日後謝罪)←トランプも反撃「頭がいかれてる—辞職せよ！」

### 3. 『最高裁判所は変わったか』(滝井繁男、2009年)

以前は何を言っても無駄!?!—「憲法の授業は(条文も判例も変わらないから)楽で良いね」  
という他法領域教員からのやっかみ(笑)

今世紀に入って変化、きっかけは2005年の在外選挙制度違憲判決

その後、国籍法違憲判決(2008年)、砂川政教分離事件(2010年)、非嫡出子法定相続分(2013  
年)、女性のみ再婚禁止期間(2015年)(違憲判断ではないが、公務員の政治活動禁止を緩和  
した堀越事件、2012年)

加えて、一票の格差に厳しめの判断—衆議院で格差2倍超、参議院で格差5倍前後は違  
憲状態(以前は衆議院で3倍、参議院で6倍が目安)

→おとなしいことには変わらないが、常識的に「ひどい」というケースは救済

- ・内閣が法案提出したのに国会が放置+海外に住んでいる日本国民は大事な選挙権ない!
- ・下っ端公務員の休日のささいなピラ配りまで処罰!?(堀越事件)
- ・君が代斉唱に起立しなかっただけで、(戒告は仕方ないけど)減給や停職はあんまり

#### 4. 最高裁裁判官はどういう人が？

表向きは内閣の任命だが、実際は裁判官6、弁護士4、検察官2、官僚・学者3の枠(なお15人のうち5人までは法曹資格なくても可)

1970年代の判例変更→公務員のストライキ権容認した判決への政権からの圧力、最高裁の組織防衛か

政権の介入を許さないことが大事→そういう意味で最高裁裁判官の国民審査に注目

#### 今日のまとめ

- ・人権保障の担い手・最高裁にもっと関心を
- ・国民審査も真剣に投票しよう

◇最高裁がどうかは憲法改正に匹敵する効果

憲法28条ではストライキ権が保障されているのに、あらゆる公務員は1分でもストライキだめ⇔公務員ではなくなった現在の私はストライキし放題

#### ◆判例は大事という余談 過払い利息の返還請求

利息制限法では不可と読める規定→過払い利息でも任意弁済は返還請求できない

初めは最高裁も不可としていたが判例変更→利息制限法1条2項↑は削除(2006年)

資料→ちょっと複雑な判決のごく簡単な解説

A. 国籍法違憲判決→日本人男性と外国人女性との間に生まれた子は両親が結婚しないと日本国籍を取得できない←子は両親の結婚を左右できない+両親の結婚の有無で子の国籍を決めるのは不合理

B. 砂川政教分離訴訟→過去の経緯はともかく市有地に神社があつて長年の無償利用提供は宗教団体への特権付与←国家と宗教のかかわり合いの限度を超える(有償利用や土地の無償贈与ならば事情によっては許される)

C. 再婚禁止期間6ヶ月→父性の推定に関する民法の他の規定に照らせば、100日を超える再婚禁止期間に合理性なし(100日間は合理性あり)

D. 公務員のストライキ権→全体の奉仕者であることを理由にした一律禁止OK→長期間に及び国民生活に重大な支障あるスト以外は許容(1966年)→国民全体の共同利益とのバランスから一律禁止に逆戻り(1973年)

E. 猿払事件判決(1974年)→国家公務員の政治活動は取るに足らないもの(郵便局の窓口職員が勤務時間外に公営掲示板に選挙ポスターを掲示&掲示依頼)でも行政の中立性とそれに対する国民の信頼の確保に悪影響→処罰可能、したがって堀越事件も当然有罪のはず

参考文献 川名壮志『密着 最高裁のしごと』(2016年、岩波新書)

トゥービン『ザ・ナイン アメリカ連邦最高裁の素顔』(2013年、河出書房新社)