

第 13 回 国家による自由

今回は、積極的権利（受益権）について考えることにします。特に、資本主義の進展に従って表れてきたさまざまな問題点を、社会国家・福祉国家理念に基づいて解決するために、20 世紀になってようやく認められるようになった人権である社会権を扱います。このうち、生存権（25 条）と教育を受ける権利（26 条）を取り上げ、勤労の権利（27 条）と労働基本権（28 条）については、解説を省略します。また、古典的な受益権（国務請求権）である請願権（16 条）、国家賠償請求権（17 条）、裁判を受ける権利（32 条）、刑事補償請求権（40 条）についても省略します。教科書の該当する部分を読んでおきましょう。

今回扱う積極的権利は、第 7 回から第 12 回までで扱った消極的権利（自由権）とは、権利の性質が大きく異なります。どのように異なるのか、しっかりと理解しましょう。

1. 生存権

- ・ 25 条 1 項は「すべて国民は、健康で文化的な最低限度の生活を営む権利を有する」と規定し、続く 2 項では、生存権の具体化について、国に努力義務を課している。
- ・ 生存権の法的性格については、25 条は、個々の国民に対して具体的な権利を保障したものではなく、国民の生存を確保すべき政治的義務を国家に課しているにすぎないという見解と、25 条は、国民が健康で文化的な最低限度の生活を営むのに必要な立法を要求できる法的権利を保障し、そのような立法を行う法的義務を国家に課しているという見解とが対立している。後者はさらに、生存権の内容は抽象的で不明確であるから、25 条を直接の根拠として立法や行政の不作為の違憲性を裁判で争うことはできないが、生存権を具体化する法律があれば、その法律に基づく裁判の中で 25 条違反を主張できるという見解と、生存権の内容は、行政権を拘束するほどには明確ではないが、立法府を拘束するほどには明確であるので、生存権を具体化する法律がない場合（法律があっても、生存権の具体化が十分になされているとはいえない場合も同様である）には、立法不作為の違憲性を裁判で争うことができるという見解とに分けられる。

2. 教育を受ける権利

- ・ 26条1項は、「すべて国民は、法律の定めるところにより、その能力に応じて、ひとしく教育を受ける権利を有する」と規定し、続く2項では、子どもの教育を受ける権利(学習権)に対応するよう、子女に普通教育を受けさせる義務を親権者等に課している。国は、教育制度を維持し、教育条件を整備すべき義務を負う。
- ・ 教育を受ける権利に関連して、教育権の所在が議論される。国は、国民の信託を受けて適切な教育政策を樹立・実施する権能を有しており、教育の内容・方法について法律で包括的に定めることができるという見解と、教師は、公権力による介入を受けることなく子どもの教育内容を決定することができる(国は、外的条件の整備のみでしか教育に関与できない)という見解とが対立している。

今回の講義の復習として、教科書の8.1.1～8.4.2(171-190頁)を読んでおきましょう。
次回は、能動的権利(参政権)について考えます。参政権は、自由権や受益権とは、人権の性質(国家と個人との関係性)が大きく異なります。どのように異なるのでしょうか。

Q13 日本国憲法に規定する生存権に関する記述として、妥当なのはどれか。

1. 生存権には、国民各自が自らの手で健康で文化的な最低限度の生活を維持する自由を有し、国家はそれを阻害してはならないという社会権的側面と、国家に対してそのような営みの実現を求める自由権的側面がある。
2. プログラム規定説によれば、生存権実現のための法律の不存在そのものが、生存権という個別具体的な国民の権利を侵害していると主張することが可能であり、立法の不作为自体を訴訟で争うことが可能である。
3. 最高裁判所の判例は、一貫して具体的権利説を採用し、すべての国民が健康で文化的な最低限度の生活を営み得るよう国政を運営すべきことを国家の責務とする生存権の規定により直接に、個々の国民は、国家に対して具体的、現実的な権利を有するものであるとしている。
4. 最高裁判所の判例では、限られた財源の下で福祉的給付を行う場合であっても、自国民を在留外国人より優先的に扱うことは、許されるべきことではないと解され、障害福祉年金の支給対象者から在留外国人を除外することは、憲法に違反するとした。
5. 最高裁判所の判例では、健康で文化的な最低限度の生活の内容について、どのような立法措置を講ずるかの選択決定は、立法府の広い裁量にゆだねられており、それが著しく合理性を欠き明らかに裁量の逸脱濫用と見ざるをえないような場合を除き、裁判所が審査判断するのに適しない事柄であるとした。

(東京都特別区職員採用試験 2022年度1類試験)