

博士論文要旨

論文題名：正当防衛の基礎理論的考察

立命館大学大学院法学研究科

法学専攻博士課程後期課程

ヤマモト カズキ

山本 和輝

本研究の目的は、正当防衛の基礎理論的考察を通じて、正当防衛をめぐる諸問題を解決するための示唆を得ることにある。

最近でも、わが国においては、正当防衛の限界が問われる事案について、注目すべき判例が多数現れているところである。そのような個別の事案に対する解決を導くためには、「正当防衛の正当化根拠は何か」という基礎理論的な視座が確立される必要がある。そこで、本論文の第一部は、正当防衛の正当化根拠に関する研究を行った。その際、わが国における議論はドイツにおける議論から非常に強い影響を受けていることから、ドイツ法との比較法的研究を行った。第一章では、わが国とドイツにおいて、正当防衛の正当化根拠に関する議論がどのように展開されているかを調査した。その結果、近時、ドイツにおいては、攻撃者と被攻撃者との間の法的関係性に着目するアプローチが有力化していることが明らかとなった。第二章および第三章では、かかるアプローチの理論的基盤が、「法は不法に譲歩する必要はない」という命題にあることに着目して、理論史的・立法史的見地から、かかる命題が持つ意味を再検討した。これらの検討の結果、正当防衛の正当化根拠は、消極的自由の維持を目指す法的人格間の法的関係性から導かれることが明らかとなった。

第二部では、第一部での研究成果を踏まえ、正当防衛権の限界に関する問題、特に正当防衛状況の前段階における公的救助要請義務の是非について検討を試みた。第一章では、この問題に関するわが国の判例を調査し、それらの判例の根底にある考え方を抽出した。第二章以下では、ドイツの議論を参照しながら、かかる問題に関する基礎理論的な検討を行った。結果として、正当防衛状況の前段階における公的救助要請義務を理論的に正当化することはできないことが明らかとなった。

Abstract of Doctoral Thesis

Title: Grand Theory of Self-Defence

Doctoral Program in Law
Graduate School of Law
Ritsumeikan University
ヤマモト カズキ
YAMAMOTO Kazuki

The purpose of this thesis is to obtain suggestions to solve various problems concerning self-defence through fundamental theoretical consideration of self-defence.

Even recently, in Japan, there are many notable precedents on cases where the limit of Self-defence is questioned. In order to guide solutions to such individual cases, it is necessary to establish a fundamental theoretical perspective of "what is the ratio legis of self-defence?". Therefore the first part of this dissertation undertake research on ratio legis of self-defence. In doing so, the discussion in Japan was influenced very strongly from the discussion in Germany, so we conducted a comparative legal study with German law. In Chapter 1, we examined how discussions on the ratio legis of self-defense in Japan and Germany. As a result, in Germany, it became clear that the approach focusing on the legal relationship between the attacker and the attacker became increasingly popular in recent years. In Chapter 2 and Chapter 3, focused on the fact that the theoretical foundation of this approach lies in the Principle "Right need never yield to wrong." („das Recht braucht dem Unrecht nicht zu weichen.“), I reviewed meaning of this Principle from the theoretical and legislative historical point of view. As a result of these investigations, it became clear that the ratio legis of self-defence are rooted in the legal relationship between legal personalities aiming to maintain negative liberty.

In the second part, based on the results of research at the first part, we attempted to investigate problems relating to the limits of right to self-defence, in particular whether to have obligation to request public rescue in advance of the self-defense situation. In the first chapter, we examined Japanese cases on this issue and extracted the idea underlying those cases. In the second chapter and below, we made a basic theoretical study on such issues with reference to German discussion. As a result, it became clear that it can not theoretically justify obligation to request public rescue in advance of the self-defense situation.