

平成 24 年度 法科大学院（法務研究科）既修者認定試験

民事法（民法・商法）問題紙

B日程

平成 24 年 2 月 26 日

10 : 00 ~ 12 : 30 (150 分)

(220 点)

注 意 事 項

1. 試験開始の合図があるまで、問題を開いてはいけない。
2. 民事法の問題紙は 1 ページから 3 ページである。

科 目 名	ページ
民 法	1 ~ 2
商 法	3

3. 解答用紙は、4 枚である。解答用紙の追加は認めない。

科 目 名	枚数	配点
民 法	問題 1、問題 2 の 2 枚	120 点
商 法	問題 1、問題 2 の 2 枚	100 点
合 計	4 枚	220 点

4. 解答用紙は 4 枚ともかならず提出すること。
5. 監督者の指示に従い、すべての解答用紙に受験番号と氏名を記入すること。
6. 解答はすべて解答用紙の指定された欄に記入すること。
7. 試験終了まで退室してはいけない。

北 海 学 園 大 学

民 法

(配点 120 点)

問題 1

Aは、B会社の営業車両甲を運転中に携帯電話に気を取られ横断歩道を歩行中のCに気付かず跳ね飛ばして放置すれば死に至る重傷を負わせた。過失の割合は、A 10、C 0である。

問 1 (15 点)

Aが甲を運転していたのは、以下の事情によるものであった。B会社は、営業車両の私用運転を禁止していたが、車両のかぎの管理は杜撰であり、これまでも私用運転が横行していた。事故当日、B会社の営業担当社員であるAは、残業のために退社が遅れ、これまでの数回と同様に許可なくかぎを持ち出して甲を運転して帰宅途中に起こした事故であった。Aとの事故により生じたCの損害についてB会社は不法行為責任を負うか、理由を付して答えなさい。

問 2 (30 点)

Cは、救急車で専門病院に搬送された。担当医師Dは、適切な検査治療をすれば救命できる高度の蓋然性があるにもかかわらず、頭部の検査を怠り、脳内出血を発見できず、そのまま帰宅させ、その晩Cは、脳内出血を原因にして死亡した。Cの死亡により生じた損害額は3000万円とする。

Cの唯一の相続人Eは、A、Dに対していくらの損害賠償を請求できるか(711条の慰謝料は度外視する)、また、Dが全額を賠償した場合に、Dは、B会社に対していくら求償できるか、それぞれ理由を付して答えなさい。

問題 2 (75点)

BはAから土地を賃借し、その上に建物を建築した。3年後、Bは他に住居を取得してそこに居住し始めたので、借地上の建物をCに賃貸し、Cはその建物の引渡を受けた。以下の問いに答えなさい(①～⑤はそれぞれ独立した問題である。)

① Aは「建物を賃貸することは敷地利用権をCのために設定したことになる。したがって、これは土地の無断転貸にあたる。」と主張して、AB間の賃貸借契約解除の意思表示をした。解除は有効か。

② AB間の賃貸借契約が合意解除された。Cの法的地位はどうなるか。

③ AB間の賃貸借契約が期間満了によって終了した。Cにとっては、その建物に居住する必要性が高い。Cは、賃貸借契約の更新を求めることができるか。

④ CはAから、「Bが3ヶ月間賃料を払っていないので、Bの債務不履行を理由に契約を解除した。建物から退去して下さい」との通知を受けた。Cはこれに応じなければならぬか。

⑤ BがAに無断で建物をDに譲渡した。Aが、AB間の賃貸借契約を解除したが、解除が有効である場合と無効である場合がどのような場合であるかを述べ、それぞれの場合におけるCの法的地位について述べなさい。

商 法

(配点 100 点)

問題 1 (50 点)

次の昭和 42 年の最高裁判所の判旨を論評しなさい。

条文は当時の商法のものであり、現行法では、商法 168 条 1 項 6 号は会社法 28 条 2 号、商法 246 条は会社法 467 条 1 項 5 号・309 条 2 項 11 号にほぼ対応する。

「商法 168 条 1 項 6 号にいわゆる財産引受は現物出資に関する規定をくぐる手段として利用される弊があったのでこれを防ぐため現物出資と同様な厳重な規定を設け、公証人の認証を受けた定款にこれを記載しないと財産引受の効力を有しないものと定められたのである。従って単に財産引受は会社の保護規定であるから、会社側のみが無効を主張しうるということとはできない。この無効の主張は、無効の当然の結果として当該財産引受契約の何れの当事者も主張ができるものである。」「財産引受が定款上無効な場合と雖も、会社成立後に新たに商法 246 条の特別決議の手續をふんで財産取得の契約を有効に結ぶことは可能であるが、……単に会社側だけで無効な財産引受を承認する特別決議をしても、所論のごとくこれによって瑕疵が治癒され無効な財産引受契約が有効となるものとは認めることができない。」

問題 2 (50 点)

約束手形における人的抗弁の切断とはどういうことをいうのか、それはどういう事柄に役立っているのかを、具体的な例をあげて説明しなさい