

2022年度民法展開演習（HA・HB共通）最終到達度確認試験

2023年1月13日

松岡 久和

次の【事実】（IおよびII）を読んで、後記の【設問】（1および2）に答えなさい（配点はおおむね6：4である）。民法は令和3年法律第24号の改正（所有者不明土地関連等の改正）が適用されるものとして考えなさい。

【事実 I】

1. Aは、200坪の敷地甲に大きな屋敷を構えて長男B一家と同居して暮らしていた。Aの妻は以前になくなっていて、Aには他に人に貸している100㎡ほどの土地乙があった。
2. 甲の北の隣地丙はおおむね30度に傾斜した竹藪であった。2018年1月に丙を宗教法人Cが所有者から買い受け、Cは、本殿を建築するため、信者を動員して竹藪を切り開いて境内地として整地した。Aら近隣住民の中止要請や消防署の警告にもかかわらず、Cは丙の盛土工事を強行し、本殿を建築した。盛土工事により、甲に接する丙の斜面は幅3m長さ12mにわたり、傾斜70度、境内地との間の高さが約3.67mの急傾斜の崖となった。
3. 同年2月、Aは、対応策として甲と丙の境界線から50cm離れた甲地上に鉄筋コンクリート製の本件塀を設置し、本件塀の南側に芝生を張り、樹木を植えていた。
4. 2020年9月に発生した歴代最大規模の台風10号の激しい風雨により、丙の盛土部分が崩れ、土砂が本件塀の一部を破壊して甲地内に崩落した。そのため、Aは、塀の破壊100万円、樹木折損10万円、芝生33㎡損傷10万円の合計120万円損害（見積あり）を被った。
5. AはCに対して、損害の賠償と崩落した土砂の撤去を求めたが、Cは、台風による不可抗力が原因であるとしてAの賠償請求を拒絶した。のみならず、同年10月、再び信者を動員して、崩落した斜面地の上に設計図もなしに元の高さとはほぼ等しい石積みをして石垣を築こうとした。
6. これに対して、AはCに激しく抗議したが、Cは、早急に工事をしないと斜面が再度崩落するおそれがあり、本殿にも影響が及んでしまう、と主張して工事を続行した。10月末までに、石垣工事は、その一部が幅30cm、長さ8mにわたり甲にはみ出して築造され完了した。
7. 甲地上に残る土砂の撤去や芝生の原状回復の付帯工事は、AがCの信者たちの立入りを拒んだため実現していない。Aは、築造された石垣が不完全で再度の崩落の危険があるとして不安な生活を送っている。
8. 2021年11月にAが、弁護士であるあなたの法律事務所に相談に訪れ、以上の事情を説明して、Cに対する訴えについて尋ねた。

【設問 1】 【事実 I】を前提として、次の各問に答えなさい（【事実 II】は考慮しないこと）。

問(1) AはCに対して、上記120万円の損害の賠償を求めることができるかにつき、根拠やCから予想される反論をふまえて、Aに説明をしてください。

問(2) AはCに対して、土砂ならびにはみ出した部分のみならず築造された石垣全部の撤去、斜面の原状回復およびコンクリート舗装を希望し、工事が完成するまで不安

民法展開演習（HA・HB）

な日々を過ごさざるをえないことに対する毎月10万円の慰謝料の支払を希望している。そのような請求が認められるかどうかを、やはり丁寧にAに説明してください。

【事実Ⅱ】

9. Aの長男BはAがCに訴訟を起こすことに賛成していたが、すでに独立して暮らしていた次男Dと長女Eが反対していたので、Aは訴訟には踏み切れなかった。
10. 2022年1月頃、病気になったAは、「甲はBに任せるので訴訟を起こせ」という趣旨の適式な自筆証書遺言を書いたが、他の財産には触れることがなかった。
11. 同年12月、Aが亡くなった。遺産は甲と地上建物が約1億円、乙が2000万円、預貯金が3000万円であった。Bが訴訟をあなたに依頼するため、預金から150万円を引き出したところ、DとEが、甲と地上建物はBが相続するとしても乙と預貯金は自分たちが相続するはずだと主張して争ったため、遺産分割協議ができず、甲も乙も登記名義はまだAのままである。
12. 2023年4月、BがDとEの反対を無視してCを相手に、【設問1】の(1)(2)を内容とする訴えを起こしたところ、Cは、Bの所有権取得を争い、さらに、Bが工事を望むなら甲への立入りと工事のための足場の設置を妨害しないように求める反訴を提起した。

〔設問2〕 【事実Ⅰ】および【事実2】を前提として、次の各問に答えなさい。その場合、問(1)(2)で検討したことは繰り返さなくてよい。

- 問(3) CはBの所有権取得を否定することができるか。
問(4) Cの反訴請求は認められるか。

※完全自作問題。横浜地判昭38年3月25日下民集14巻3号444頁【<LEX/DB 27421082>】を参考モデルとしてかなりの改変を加えている。

以上