ては，少なくとも較差が４倍を超える６つの選挙区については選挙を無効とすべきではないかとも考えるところである。しかしながら，民主主義は本来的に非効率的な面を有する制度であることや，一部の選挙区についてのみ選挙を無効とすることができるという考え方についてはいまだ十分な議論がなされていないこと，参議院において現在も一定の改正作業が進行しており，今後の情勢は不透明ではあるが，選挙制度協議会において当審判決を前提に較差を２倍未満とする座長案が提案されるなど，少なくとも国会の中にも当審がこれまでの判決に込めたメッセージを受け止めてこれに対応しようと努力する動きがあることなどに照らすと，現時点で直ちに国会の自主的判断による是正の実現は期待できないと断ずるのは早すぎると考える。平成24年改正法が附則において平成28年に施行される通常選挙に向けて選挙制度の抜本的な見直しについて結論を得る旨明記して国会が改革を実現する意思を自ら公に示していると理解できること，主権者である国民がその様々な政治上の権能を行使して国会にその改革を実現するよう働きかけることが期待できること等を考慮し，本件においては選挙を無効としないことを選択するのが相当であると考える。

４　以上により，私は，本件定数配分規定は，本件選挙当時，違憲であり，いわゆる事情判決の法理により，請求を棄却した上で，主文において本件選挙が違法である旨を宣言すべきであると考える。

裁判官鬼丸かおるの反対意見は，次のとおりである。

私は，多数意見とは異なり，本件定数配分規定は憲法に違反するものであり，本件定数配分規定に基づいて施行された本件選挙も違法であるから，その違法を宣言すべきであると考える。このような見解に至った理由を以下に述べる。

１　投票価値の平等について

参議院議員の選挙においても，衆議院議員の選挙と同様に，国民の投票価値につき，憲法はできる限り１対１に近い平等を基本的に保障しているというべきである。その理由は次のとおりである。

⑴　日本国憲法は，その前文冒頭において，国会は主権者たる国民からの厳粛な信託により国民を代表して民主主義による国政を行うものであって，代表者は正当に選挙されることを要請していること，そして13条，14条１項，15条１項，44条ただし書において，衆参両議院の議員の選挙における人種，信条，性別，社会的身分若しくは門地，教育，財産又は収入による差別の禁止等を定めていることから，憲法は，両議院議員の選挙における国民の投票価値を平等とすることを基本原則としているというべきである。そして，両議院議員の選挙における投票価値の平等原則は憲法の要請であるから，国会はその有する立法権限の下に選挙制度を構築するに当たっては，投票価値の平等原則にのっとることが求められているのであって，投票価値に較差が生ずるについては，較差の存在及び較差の程度を是認するに足りる合理的な理由を要するというべきである。

⑵　参議院は，内閣総理大臣の指名，予算案の議決，条約の承認，法律案の再議決等については衆議院に優越されるものの（59条ないし61条，67条，69条），衆議院とともに立法機関として国民を代表して民主主義による国政を行うのであるから，投票価値について衆議院議員の選挙と異にする理由はなく，参議院議員の選挙においても，原則として選挙人は１人１票の等価値の選挙権を有するとすることが憲法の要請するところであると解する。

２　参議院議員選挙における投票価値の較差を許容し得る理由の存否

投票価値の平等原則は，憲法の要請であるとともに，当裁判所の判決も，次のとおり要請しているところである。

当裁判所の昭和58年大法廷判決は，都道府県を選挙区とした参議院議員選挙区選挙における投票価値の較差を許容したが，その判決文中には，憲法は選挙人の投票の有する価値の平等を要求していることが明記されている。多数意見の引用するその後の大法廷判決のうち，平成８年大法廷判決においては，投票価値の平等の重要性を考慮すると違憲の問題が生ずる程度の投票価値の著しい不平等状態であることが，平成18年大法廷判決においては，投票価値の平等の重要性を考慮すると投票価値の不平等の是正については国会における不断の努力が望まれることが，平成21年大法廷判決においては，平成19年選挙施行当時の較差が投票価値の平等という観点からはなお大きな不平等が存する状態であることが，各判示されている。

他方，当裁判所の過去の各判決及び本件判決の多数意見においては，投票価値の平等は国会が正当に考慮することができる他の政策的目的ないし理由との関連において調和的に実現されるべきものであるとされ，国会が具体的に定めたところがその裁量権の行使として合理性を有するものである限り，各選挙時における選挙人の投票価値について１対１に近い等価値が憲法上求められるとまではされてこなかったが，私は，以下に述べるとおり，衆議院議員選挙と同様に，参議院議員選挙においても，投票価値の大きな較差を許容し得る合理的理由はなく，選挙区及び定数配分の具体的な設定に当たっても，前記１の基本原則のとおり，できる限り１対１に近い投票価値の平等の実現が憲法上求められると考えるものである。もっとも，投票価値の較差の最小化を図るべきとの憲法上の要請を前提にして国会が配慮を尽くしても，人口変動による選挙人の基礎人口の変化，特に新たな選挙区の単位とされる区域間の人口の増減といった，社会的な事情及びその変動に伴ういわば技術的に不可避というべき較差が生ずることは許容せざるを得ないと考えるが，それでも毎回の選挙ごとにこれを最小化してできる限り投票価値を１対１に近づける努力が継続される必要があるというべきである。

⑴　参議院議員は全国民を代表するものであって（憲法43条１項），当該議員が選出された選挙区の地域や居住者の利益等，国民の一部の利益を代表する者ではない。人口の少ない地域（以下「少人口地域」という。）の居住者の声を国会に届けることの重要性を否定するものではないが，それは全国民の代表である参議院議員一人一人が国民の代表として考慮すべき一事柄である。参議院議員選挙法が施行された時期においては，地域情勢や地域住民の声を国会に届ける手段に乏しい実情があったことは否めないところである。しかし，通信や交通の手段が格段に発達し，全国各地の情報を速やかに入手することが極めて容易になった近年においては，少人口地域等の投票価値を重くし，少人口地域等から選出される議員の当選可能得票数を他の地域の当選可能得票数より著しく少なくすることにより議員選出を容易にする方法を採らなければ，少人口地域の情勢や声が国会に伝わらないというような事情は既に解消されているのであって，ここに投票価値の較差を設けるべき合理的理由を見いだすことは困難である。

⑵　国会が対応すべき課題は多数かつ多様であり，配慮を要すべきは少人口地域の問題に限られるものではない。また，選挙人側についても考慮を要する要素は，少人口地域の居住者という要素に限られず多々あるのであって，無数ともいえる考慮されるべき要素が，立法や政策課題ごとに関係性の強弱を変えて関わるのである。少人口地域の居住者という要素のみを投票価値に反映させることに合理性を認めることには，著しい困難があるといえよう。

選挙人にも多種多様な考慮すべき要素が存在し，国政にも多種多様な課題の存することを考慮すれば，参議院議員の選挙の投票価値は，民主主義の基本原理に立ち戻り，原則として１対１の等価とすべきである。

⑶　憲法が二院制を採用し，第二院として参議院を置いたのは，参議院に地域代表の要素という独自性を持たせることにあるという考え方もあるところである。

しかし，地方選出議員（昭和57年法律第81号による公職選挙法の改正後は，選挙区選出議員）の意義に関して，憲法制定過程において，参議院選挙制度に地域代表的性格を持たせたことはなく，むしろ有用多種な人材を確保する意図であったとされており，このことは，平成21年大法廷判決の田原睦夫裁判官の反対意見においても詳細に述べられているとおりである。

確かに，昭和22年に参議院議員選挙法が制定された時期には，第二次世界大戦後の国の大転換期に当たり早急に国の体制を完成する必要があったこと，都道府県という既存の行政区に存在意義があったこと，また都道府県等の機能を活用することに便宜があったこと等の諸事情が存したことは否めず，結果的に投票価値の較差がある程度生ずることはやむを得ない状況にあったと認められる。しかし，憲法に参議院の存在意義を都道府県等の地域性に置く旨の規定は存在せず，第１回の参議院地方選出議員の選挙において生じた最大較差2.62倍という投票価値の較差は，国会が参議院の独自性を都道府県等の地域代表性に求めた結果であるということもできないと解される。

その後，都道府県を選挙区の単位とする定数配分規定は基本的に維持されたが，一方で人口が地方から都会へと集中した結果，選挙区間の最大較差が著しく広がることとなった。このような結果は，国会が立法政策をもって投票価値の較差を決定したことによるのではなく，人口変動により招かれた投票価値の較差を是正しなかったという消極的対応の結果とみるほかはないであろう。

このような経過をみれば，国会が参議院の独自性に基づき選挙人の居住地域による投票価値の較差を設けたということはできないと考えるものである。