

ク行レマスカラ之ガ爲メニ誤解ガアツテハナラヌカラ一應辯明ヲ要スル、獨逸ノ國法論トシテ「レギールン、レヒト」ト云フハ君主ガ憲法上國會ニ對シテ獨リ有スル所ノ權力ヲ指ス語デアツテ日本憲法ニ就テ言ヘバ君主ノ憲法上ノ大權ト云フコトニ該ルノデアリマス、統治權ト云フ概念ハ我憲法ニ於テハ國會ノ權力ニ對スル君主ノ權力ト云フ意味ニハアラズシテ憲法第一條ニ在ル通り、帝國ヲ統治スル國家主權ノ意味デアルカラ獨逸ノ國法論ニ謂フ「レギールン、レヒト」ト之ヲ混ジテハナリマセヌ

統治權ハ唯一不分ノモノデアル、此事ハ國家主權ノ性質ヲ前ニ話シタトキニ精ク述ベテアル通りデアリマス、又統治權ハ憲法上ニ依リテ生ジタルモノデハナイ寧ロ統治權ガ憲法ヲ制定シタルモノデアル、統治權ハ本ニシテ憲法ハ末デアル、統治權ハ憲法ニ依テ生ズルモノニアラズ、又憲法ヲ以テ分割シ得ベキモノデモアリマセヌ、統治權ノ憲法ニ於ケル關係ハ恰モ我々一身ガ自己ノ意思ノ働ニテ自己自身ノ行爲ノ規則ヲ設クルト同シ事デアル、我々ガ自己ノ都合ニテ日々ノ課程ヲ定メタラバトテ之ニテ自己ノ意思ガ分割セラル、ニモアラズ、又束縛制限セラル、モ

ノデモナイ、憲法ヲ以テ統治權ヲ分割スルトカ制限スルトカ云フ觀念ハ法理上誤解デアルカラ之ニハ特ニ注意セラレタイ

統治權ノ本體ハ唯一不分デアルガ、統治權ノ行動ハ千差萬様デアル、之ハ前ニ言フ通り、唯一ナル人ノ意思ガ種々ナル形ニ於テ種々ナル事物ニ關係シテ働クト同シ事デアル、憲法ハ統治權行動ノ形式ヲ定ムルモノデアリマス、統治權ヲ分割スルノデハナイガ統治權ノ行動ノ形式ヲ定ムルモノデアル、此故ニ憲法以下ノ説明トシテハ統治權ガ例ハ立法權、大權、司法權等ノ區別ヲ見テ説明スルコトヲ得ル併シ之ハ權力ノ本體ヲ分ツモノデハナイ、權力ノ憲法ヲ通フシテ行ハル、形式ヲ分テタルニ過ギザルノデアリマス、此事ヲ指シテ三權分立ノ主義ト云フノデアル、前ニ立憲政體ノ特色ヲ述ベタル場合ニ此政體ノ特色ハ三權分立ノ主義ニ在ルト云フコトヲ話シタ、三權分立ノ意味ハ文字通りニ國權ヲ三分スルノデハナクシテ唯一ノ國權ヲ憲法ノ規定ニ依リテ外部ニ行フ場合ニ於ケル權力行動ノ形式ノ區別デアリマス、此區別ヲ爲スコトガ立憲政體ノ特色デアルカラ之ガ憲法ノ本性デアリマス、故ニ今此第五編ニ於テ統治權ノ憲法上ノ行動ヲ論ズルニ付テハ三權分立ノ原則

ニ依テ大權、立法權、司法權ノ區別ヲ明ニスルコトガ必要デアアル、尙ホ精ク統治權ノ憲法上ノ行動ノコトヲ述ブレバ、三權分立ノ主義ハ唯單純ニ立法、司法、行政ノ事務ノ區別ヲ爲スト云フノミナラズ、之ニ與ルノ人ヲ區別スル意味ヨリ成立ツテ居ルモノデアアル、例バ同シ人ガ法律ヲ制定シ或ハ裁判ヲ爲シ或ハ行政處分ヲ爲ス場合ニ於テモ文字上立法、行政、司法ノ事務ノ區別ハ存シ得ルモノト認メネバナラヌ、去ナガラ立憲政體ノ政治的精神ハ斯ノ如キモノデハナイ、一人ガ三權ヲ混同シテ獨リ專ラ握ルトキハ專制ニ陥リ易イカラ人ヲ分チ各三權ノ行ハル、機關ト意思トヲ分チ以テ其混同ヲ防ガント欲スルコトガ此主義ノ精神デアアル、此故ニ國會ヲ設ケテ立法權ニ參與セシメ、獨立ノ裁判所ヲ設ケテ司法權ヲ行ハシメ、而シテ大權ハ君主ガ親裁專斷シテ之ヲ行フ、此區別ガ存在スルコトニ依テ始テ立憲政體ノ謂フ三權分立ノ主義ガ全キノデアリマス、而シテ三機關ヲ分ツト云フ意味ハ之ヲ詮ジ詰メテ見レバ詰リ自然人ノ自然意思ヲ分ツノデアアル、名詞ニ於テ三權共ニ唯一國家主權者ノ意思ノ行動デハアルガ、憲法上各異ツタル自然人ノ自然意思ガ之ニ加味セラル、コトニ依テ其區別ヲ爲スト云フコトガ立憲制ノ要求デアアル、此精神ヲ

知ツテ三權分立ノ意味ヲ了解シ、而シテ立憲政體ヲ會得スルコトガ最モ必要デアアル、是ヨリ以下統治權ノ作用ヲ述ブルハ此精神ヲ根本トシテ憲法ノ規定ニ依テ其細目ヲ説クノデアリマス

又今ノ立憲政體ニ於ケル特色ノ一ツハ法治國主義デアアル、法治國ト云フ語ハ近頃獨逸國法學者ガ「レヒツ、スタート」ト云フ語ヲ用キ來ツテ之ヨリ反譯シテ言フノデアアル、元佛蘭西ニテ立憲政體ノ政治的運動ノ起リシ場合ニハ君主政府ノ權力ヲ殺ガントスル事ノミガ政治的要求ノ主眼デアツタカラ唯三權分立ノ主義ニノミ偏重シテ之ヲ唯一ノ原則ノ如クニ言ヒ做シ來ツタ、去レド政治的意味ヲ離レテ冷靜ニ近世ノ政體ノ特色ヲ觀察スレバ法治主義ト云フコトハ確ニ昔ノ專制政治ト區別スベキ重要ナル點デアアル、法治ト云フ語ハ甚ダ熟シテ居ラヌデ適當デハナイガ其意味ハ總テ國權ノ行動ハ法則ニ準據スルコトヲ主義トスル意味デアリマス、法則ト云フハ抽象的ニ一般的ニ事物ノ關係ヲ觀テ豫メ之ヲ規定シタル規則ノ意味デアアル、此事ヲ前ニ話シタト思フガ、例バ人ヲ殺ス者ハ死刑ニ處スト云フ一般ノ事物ノ關係ヲ定メタモノガ法則デアアル、現ニ何ノ某ト云フ者ガ人ヲ殺シタカラ其者

ヲ死刑ニ處スルト云フハ處分デアアル、特定ノ行爲デアアル、斯ノ如ク法則ト特定ノ處分トハ別ノ觀念デアリマス、昔專制ノ時代ニハ總テ國權ノ行動ハ必ズ法則ニ據リテ之ヲ爲スト云フ原則ガナイカラ目前ニ起ツタ事ニ就テ目前ニ其時ノ都合ヲ見計ツテ特別ノ處置ヲ爲ス、故ニ公平ヲ失スル、又君主官吏ノ其時ノ都合次第ニテ如何ナル處置ヲ取ルカハ豫メ測ルコトガ出來ヌ故壓制ノ政ハ實ニ此點ヨリ起ツタモノデアアル、我國ノ昔ノ政治ノコトニシテ考ヘテ見レバ唯政府ノ命トサヘ云ヘバ夫レノミニテ何事ニテモ爲シ能フ、人ノ生命、財産、權利ハ如何ナル場合ニ如何ニ處置セラル、カ豫メ知ルコトガ出來ヌ、之ガ專制政治ニ於ケル大ナル弊害デアリマス、之ヲ救フニハ新ナル政體ノ原則トシテ總テ國權ノ行動ハ法則ニ準據セネバナラヌト云フコトガ必要ト爲ツテ來タ、極端ナ例ヲ舉ゲテ見レハ刑法ト云フ法則ヲ設ケテ之ニ依テ非行ヲ制裁スルコト、爲ツタカラ裁判ガ公平デアアル、昔ハ犯罪人ヲ捕ヘテ而シテ法律ヲ後ニ拵ヘテ處分スルカラ極メテ不公平ナル處置ガ多カツタ、其他租稅ヲ課スルハ必ズ法則ニ據ルト云フガ今ノ原則デアアルガ、昔ハ何時如何ナル程度ニ稅ヲ取立テラレルカ豫見スルコトガ出來ズシテ極メテ不安デアツタ

總テノ警察ノ處分デアツテモ如何ナル事ヲスレハ差止メラル、モノデアアルカ、如何ナル事ハ安心シテ爲シ得ルカ不明デアアル、然ルニ今ハ警察ノ法律及規則デ爲シ得ベキ事ト爲スベカラザル事トノ區別ガ判然シテ居ル、斯ク考ヘテ見レバ法治主義即チ國權ノ行動ハ法則ニ據ルト云フコトガ今ハ當然ノ事ノ様デアアルガ、之ガ近世政體ノ特色デアアル、三權分立ノ主義ト共ニ今日ノ政體ノ基礎ヲ成シテ居ル譯デアアル、我憲法ハ一方ニ於テハ三權分立ノ精神ニ則リ一方ニ於テハ法治主義ヲ採用シテ以テ憲法ノ原則トシテ居ルモノデアリマス

第二章 大權

茲ニ大權ト云フハ憲法ノ規定上君主ノ親裁專斷ニ屬スル統治權ノ行動ヲ云フノデアリマス、凡ソ統治權ハ總テ皆君主ノ權力デアアル、然ラバ大權ト云フ觀念ハ重複スルカ然ラザレバ矛盾セルモノニハアラズヤト云フ疑ガ蓋先ヅ第一ニ起ルデアラウト思フカラ少シ辯明シテ置ク

前ニ言フ通り、茲ニ權力ノ分立ヲ云フハ憲法以下ノ形式ノ差デアアル、國權其モノ、本體ニ就テ云フノデハナイ、君主ノ主權者タル事、主權ナルモノ、圓滿ニシテ不分

ナル事トハ憲法以上ニ超然トシテ存在スル、茲ニ説クハ憲法上ノ觀念デアアル、憲法ノ規定ノ上ニ就テノ説明デアアル、圓滿ナル統治權者自身ガ自己ノ權力ヲ行フ方法ヲ憲法ニテ定メ、其一部分ハ國會ノ參與ヲ許ス、其一部分ハ司法裁判所ニ任カシテ行ハシム、而シテ其殘リノ部分ハ親ラ機關ノ參與ヲ俟タズシテ自由ニ裁斷シテ行フト云フ區別ヲ爲シタルノデアアル、大權ト云フ觀念ハ此憲法規定上ノ國權行動ノ一部ヲ指セルノデアツテ、斯ク考ヘテ見レバ統治權ノ圓滿ナル理由トハ少シモ重復セズ又矛盾モセザルモノデアリマス

大權ハ君主ガ獨リ專ラ裁斷スル權力行動デアアル、獨リ專ラト云フ意味ハ言換ヘテ見レバ議會ノ議決ニ拘束セラレズ、君主一人ノ自由ノ意思ニテ之ヲ決行スルコトヲ得ルモノト云フ意味デアアル、茲ニ君主一人ノ意思ト云フハ是亦今話シタル通りノ意味ニテ解シテ貰ハネバナリマセヌ、立法モ固ヨリ君主一人ノ意思ニ出ヅルノデアアル、唯程度ノ差ガアル、憲法ノ規定ヲ除テ國家其モノ、本領ヨリ言フトキハ總テノ權力行動皆君主一人ノ自由意思デアアル、獨リ憲法ノ規定以下ニ在ツテ見ルトキハ大權ハ君主一人ノ自由意思デアアル、立法權ハ君主ト國會トガ共同シテ決定ス

ル所ニ依テ行ハレテ居ルノデアアル、此區別ヨリシテ大權ト云フ觀念ガ立法權以外ニ生ズルノデアリマス、例ヲ擧ゲテ見レバ陸海軍ヲ指揮スルトカ、條約ヲ締結スルトカ、官吏ヲ任免スルトカ、種々ナル事項ガアル、是等ハ皆大權ノ事項デアツテ後ニ精ク項目ヲ掲ゲテ御話ヲシマセウ

凡ソ君主ガ大權ヲ行フニハ國務大臣ノ輔弼ガアル、然ラバ大權ハ君主ノ自由ノ專斷ニハアラズシテ君主ト大臣トノ兩人ノ合意一致ニ出ヅルモノデアアル、マイカト云フ疑問ガ生ズルデアラウ、之ハ外形上尤モナル疑義デアアルガ、法理上ハ其疑ハナカルベキ筈デアアル、先ニ國務大臣ノコトヲ説明シタル所ニ大臣ノ輔弼ノ意義ハ明白ニ説明シタト思フ、輔弼ハ同意、不同意ヲ云フノデハナイ、參考ノ爲メニ意見ヲ述ブルノデアアル、君主ガ之ヲ採用スルトセザルトハ、自由デアアル、唯可否スルガ自由ナルノミナラズ、意見ノ一部ヲ取り一部ヲ捨ツルコトモ固ヨリ自由デアアル、故ニ大臣ノ輔弼アリト雖モ大權ノ行動ハ君主單獨ノ自由意思ノ決定ト云ハネバナラヌ、大權ノ行動ハ大臣ト君主トノ合意一致ノ如ク考フルハ我憲法上大ナル誤解デアルト云ハネバナリマセヌ、此事ニ就テモ歐羅巴風ノ立憲政體ノ解釋ト我輩ガ曰フ

本憲法ヲ解スルノトハ少シ説明ガ異ルカモ知レヌカラ能ク考ヘテ取捨選擇ヲシテ贊ヒタイト思フ、佛蘭西ニ於テ今ノ共和政治ノ前ニ立憲君主政體デアツタ頃ニ一般ニ唱ヘラレテアツタ説明ハ君主ハ法理上獨立シテ何事ヲモ爲シ能ハザルモノデアアル、立法ニハ議會ノ同意ヲ要シ、大權ノ行使ニハ國務大臣ノ同意ヲ要スル、ベシンデヤミン、コンスタント云フ人ノ有名ナル立憲論ニ於テハ君主ハ大臣ノ意見ヲ可否スル權能スラモ無キモノ、如クニ言做シテ行政權ハ大臣ニ在リトマデ論ジタ、斯ク君主ヲ全ク無權カト云フ說ハ現今ハ獨逸國法學者ノ探ラザル所デアアルナレドモ、而モ大權ノ行動ハ國務大臣ノ同意ヲ要スルト云フコトハ今尙ホ歐羅巴ノ憲法學者ノ力ヲ極メテ主張スル所デアアル、大臣ノ反對スル事ヲ君主ガ獨リ決定シテ行フコトハ違憲デアルト云フ思想デアリマス、此故ニ彼レノ説明ニ在テハ大臣ノ副署ト云フコトニ非常ナル重ヲ置キ、大臣ガ法令ニ副署ヲスルハ之ニ同意ヲ表スルコト、シテ、法令ニハ副署ヲ要スト云フ規定ヲ法令ニハ大臣ノ同意ヲ要スト見テ君主ハ大臣ノ意思ニ反シテハ何事ヲモ爲シ得ザレルモノデアアルト云フ見解ガ廣ク行ハレテ居リマス、之ハ歐羅巴ノ政體トシテ或ハ斯様ナル説明ガ適當デア

ルカモ知レヌガ、日本憲法ノ趣意ハ確ニ之トハ異ツテ居ル、大臣ハ君主ヲ輔弼スルノデアアルケレドモ君主ノ權力ヲ制限スル力ハナイ、歐羅巴風ニ言ヘバ大臣ト君主トハ意見ガ違フナラバ大臣ノ意見ニ從フト云フノデアアル、日本憲法ノ解釋ニテハ此場合ニハ大臣ノ意見ヲ排斥シテ君主ノ意見ニ從フト云フノデアアル、斯ク解スルニアラザレバ我憲法ノ全體ハ論理的ニ説明ガ出來マセヌ

大權ト云フ觀念ニ付テ少シ話ヲスル必要ガアルガ、歐羅巴諸國ノ憲法觀念ニ於テハ法律ヲ以テ最高ノカトスルカラ君主ノ大權即チ特權ナルモノハ法律ニ依リテ與ヘラレ又法律ヲ以テ奪ハル、コトアルベキ法律以下ノ特權デアルト云フ様ニ解スル、日本ノ憲法ノ謂フ大權ハ法律ノ外ニ獨立シテ居ル憲法上ノ權力ヲ意味スルノデアリマス、法律ヲ以テ之ヲ與ヘタルニアラズ、故ニ奪フコト能ハズ、從テ之ヲ制限スルコトモ亦不能デアアルノデアリマス、法律ノ賜デハナイ、法律ヨリ獨立シテ居ルモノデアリマス、大權ト立法權トノ區別ハ憲法上ノ區別デアツテ法律ヲ以テ大權ノ範圍ヲ左右スルハ即チ法律ヲ以テ憲法ヲ左右スルモノト爲ルカラ違憲デアリマス、且我憲法ニ謂フ大權ハ權利ノ觀念デハナイ、權力ノ觀念デアリマス、權利

トハ其人ノ利益ノ爲メニ法ガ認メテ保護スル所ヲ有スルノデアアルガ、大權ハ君主ノ身分ニ伴フ法律上ノ利益デハナイ、國家統治ノ爲メニ存スル權力ヲ意味スル、故ニ我憲法ニ謂フ大權ノ觀念ヲ歐羅巴ノ憲法ニ謂フ特權ノ觀念ニ比シテ論ズルハ不倫デアリマス—不當デアリマス

大權ハ之ヲ機關ニ委任シテ行ハシムルコトガ許サレテアルモノデアアルヤ否ヤ、之ハ我憲法上一ツノ疑義デアツテ學者ノ解釋ガ一定シテ居リマセヌ、從來ノ政府ノ實行及多數學者ノ解釋ニ依レハ大權ヲ委任スルハ自由デアルト見テ居ル様思ハル、之ハ實際論トシテ君主一身ニテ何事モ總テ爲ス能ハザルモノデアアルカラ事實上許多ノ機關ガ君主ノ補助ヲ爲スト云フ事實ノ問題デハナイ、之ハ言フマデモナイコトデアアルガ、例バ民法、商法ノ關係ニ於テモ、譬ヘテ言フハ甚ダ不倫ナ事デアアルガ三井ノ主人トカ岩崎ノ主人トカ云フ者ガ總テノ取引ヲ實際自ラスルモノデアアルマイ、又必ズシモ法律上委任代理ノ權利ヲ授ケテ行ハシムルモノデモアルマイ、事實上機械的ニ之ヲ行フ者ガアツテモ法律上責任ノ主體ハ主人一人デアアル法律上主人ノ權能デアアル、主人ノ行爲デアアル、一商賣人ノ事務ニ就テ見テモ斯ノ如

キモノデアアル、況シテヤ國家ノ事務ノ如キニ至ツテハ大臣ガ事ヲ行フト云フモ許多ノ機械的ノ補助ガアルコトヲ妨ゲヌ、此事實上ノ問題ト法律關係ノ問題トヲ混ジテハナリマセヌ、學者論トシテハアル筈ハナイケレドモ通俗ノ觀念ニテハ之ヲ混ズルコトガアル、大權ヲ委任スルコトガ出來ストシタナラバ實際甚ダ困ルデアラウト云フ様ナ懸念ヲスル人ガアルノハ全ク此區別ヲ心得ザルカラデアアル、此問題ハ實際上ノ便、不便ノ問題デハナイ、純粹ナル法理解釋ノ問題デアリマス、我輩ノ見解デハ大權ハ之ヲ機關ニ委任スルコトヲ得ザルモノデアアルト解シテ居リマス、其意味ハ憲法上權力分立ヲ主義トシテ居ル以上ハ大權ハ君主ガ親ラ行フコトヲ意味シテ之ヲ條件トシテ規定シテ居ルモノト見ネバナラヌ、若シ君主ハ其大權ヲ他ノ機關ニ委任シ、又國會ハ其憲法上ノ權限ヲ君主又ハ他ノ機關ニ讓ルト云フコトガ出來能フモノト見ルナラバ君主一個ノ意思又ハ議會一個ノ意思ニテ憲法ヲ變更スルコトヲ得ルモノト云ハネバナラヌ、斯ノ如キ事ハ理ニ於テ許サルノデアアル、此故ニ憲法ノ意味ハ大權ハ君主ガ親ラ行フコトヲ意味シテ居ルモノト見ネバナリマセヌ、例バ大權ハ君主ガ之ヲ大臣ニ委任スル、然ルトキハ憲法上ニテハ大

臣ハ君主ヲ輔弼スルダケノ權能ノ外ハ獨立シテ事ヲ爲ス權能ヲ有ツテ居ラヌノニ委任ニ依テ憲法以外ノ權能ヲ有シ能フ結果ト爲ルデアラウ之ハ大臣ノ地位ヨリ見テモ不可能ノ事デアアル或說ニハ君主ノ大權ハ大臣ニ委任スルハ差支ナイト云フコトモ聞イタコトガアルカラ特ニ辯ジテ置ク例バ陸海軍ヲ統帥スル權ノ如キ如何ナル場合ニ於テモ君主ノ大權デアアルト思ハル、實際ニ於テ殊ニ遠隔ノ地ニ於テ戰爭ノ場合等ニハ皆指揮官ガ士卒ヲ指揮シテ戰鬪スル併シナガラ是レ皆法理上大元帥タル君主ノ大權ノ命ズル所トシテ效力ヲ有スルノデアアル統帥權ヲ將校ニ委任スルト云フ解釋デハナイ總テ行政ノ事項ニ就テモ之ト同ジ事デアアル文武官ヲ任免スルト云フガ如キ事實ニ於テハ下級ノ官吏ハ上級ノ官吏ガ任免スルデモアラウガ任免ト云フ權力ノ發動スル法律上ノ關係ハ大權ノ作用ニ依ルモノト云ハチバナラヌ依テ我輩ハ委任說ヲ否認シテ居ルケレドモ先刻ニ話ス通り一方ニ於テハ政府ノ慣例モ或ハ學者ノ多數モ大權ハ之ヲ委任スルコトガ出來ル様ニ說ク者ガ多イカラ能ク考ヘテ取捨選擇セチバナラヌ所デアリマス

大權ト云フハ憲法上君主ガ爲シ能フ權力範圍ヲ概括シテ言フ語デアアルガ其外ニ

憲法上ノ大權ト云フ觀念ガアツテ之ハ較狹キ意味ニ用キ來ツテ居リマス或意味ニ於テハ大權ト云フ觀念ハ憲法上ノ觀念デアアルカラ單純ナル大權ト憲法上ノ大權ト云フ語ニ觀念ノ差異ガアルベキ筈ガナイノデアアル併シ便宜ノ爲メニ之ヲ區別シテ用キルコトガアル其レハ憲法第一章等ニ在ル特殊ノ權力行動ヲ特ニ憲法ノ明文ニ掲ケテ君主ノ大權ニ專屬スルコトヲ明言シテ居ルモノガアル先刻話シタ軍ノ統帥權トカ條約締結權トカ云フ類デアアル大權ノ範圍ハ此列記ノ事ニノミ限ラルト云フノデハナイ列記以外ノ事ニモ及ブ去レド特ニ明文ヲ以テ列記セラル事ハ必ズ大權ヲ以テ行フコトヲ憲法上必要ト見テ居ルノデアリマス法律ヲ以テ定ムルコトヲ許サル意味ニテ掲ゲデアアル故ニ大權ニテ必ズ行ハネバナラヌト云フ事ヲ指シテ憲法上ノ大權行動ト云ヒ大權ヲ以テ爲シ能フ事ヲ廣ク大權行動ト云フコトガアル是レ亦憲法説明ノ上ニ文字上常ニ見ル所デアアルカラ念ノ爲メニ説明シテ置ク此事ハ次ノ章ニ大權事項ヲ説明スル場合ニ於テ其區別ノ必要ヲ見ルデアリマセウ

第三章 立法權

憲法 統治權ノ作用 立法權

立法權トハ法律ト稱スル特殊ノ形式アル成文ノ法則ヲ制定スル權力ヲ指スノデアリマス、憲法ノ明文ニ「天皇ハ帝國議會ノ協贊ヲ以テ立法權ヲ行フ」トアル、立法權ノ主體ハ君主デアアル、君主ガ立法スルノデアアルガ、立法ノ手續ニ付キテハ内部ニ於テ議會ガ之ニ協贊スルト云フ意味デアリマス、議會ノ協贊ト云フコトハ議會ノ權限ノコトヲ説明シタル際ニ述ベテアル通デアアル、内ニ在ツテ君主ノ權力行動ニ參與スルノデアアル、外部ニ向ツテハ議會ハ立法者タル地位ニ居ルノデアアリマセヌ、國法上立法者ハ君主デアアル、外部ニ向ツテハ君主カ立法スルノデアアル、憲法ハ唯内部ノ手續ニ付キテ機關ガ之ニ參與スルモノト然ラザルモノトノ區別ヲ爲シテ居ルノデアアル、前ニモ話シタル通り、大權ト云ヒ立法權ト云ヒ外部ヨリ見テ二箇ノ權力アル意味デハナイガ、内部ニ於テ權力ヲ行使スルノ方法手續ノ異ルガ爲メニ憲法ノ規定上之ヲ別種ノ權力ト稱ヘ來ツタノデアアル、之ガ我國體上及政體上當然ノ解釋ト思ヒマス、又憲法ノ明文ノ示ス所モ此精神ニ外ナラス、併シナガラ注意スベキハ歐羅巴諸國ニ於ケル憲法觀念ハ之ト異ツテ居ルコトガ多イ、佛蘭西風ノ觀念ニ於テハ議會其モノヲ以テ立法權其モノ、主體ト看做ス、外部ノ關係ニ於テモ立

法スル權力者ハ議會デアアル、大統領ノ如キハ國會ノ立法權行使ニ付テ傍ヨリ之ニ參與スル地位ニ在ルノデアアル、恰度我憲法ニ於ケル君主ト議會トノ地位ヲ反對ニシテ大統領ハ國會ノ立法權行使ニ參與スル者ト見テ居ルノデアリマス、主客ノ觀念ガ全ク顛倒シテ居ル、之ガ憲法觀念上大ナル差異デアアル、又獨逸君主國ノ憲法觀念ハ日本ト佛蘭西風トノ中間ニ在ルガ如ク思ハル、プロイセン憲法ノ法文ガ之ヲ證明シテ居ル、彼レノ憲法ノ法文ニ「立法權ハ君主及國會共同シテ之ヲ行フ」トアル、共同シテ行フト云フ精神ハ立法權ハ君主ノ權力ニモアラズ、議會ノ權力ニモアラズ、二ツノ者共有ノ權力デアルト云フコトニ歸著スル、之ガ獨逸風ノ觀念デアリマス、彼ノ歴史的變遷ニ想ヘテ考ヘテ見テモ蓋之ガ彼ノ國體政體ノ適當ナル解釋デアラウ、彼ノ立憲君主國ハ彼ノ中世時代ノ君主ト貴族團體トガ相對峙シテ權力ヲ分チタル所謂兩頭政治ヨリ變遷シ來ツタノデアアル、立憲政體ト爲ルニ於テ國會ノ權力ヲ憲法ノ上ニ確實ニ保障シタルノデアアル、之ト同時ニ國會ノ性質ガ貴族的ヨリ變シテ國民的ト爲ツタルノデアアル、主タル思想ハ中古ノ末以來ノ所謂兩頭政治ノ餘波ニ出デ、居ル、此故ニ憲法觀念ガ我ト異ツテ居ルノデアリマス、日本ニ於

テハ國體上政體上君位ヲ以テ權力ノ存スル唯一ノ本體トシテ居ルノデアツテ、此
 事ハ名義ニ於テモ形式ニ於テモ立憲政體ニ則ルニ於テ少シモ改メタル所ハナイ
 政治的ノ勢ヲ見テモ憲法ハ外國ニ於ケルガ如ク君主ト國會トノ二ツノ勢力ノ協
 定一致ニ成レルモノデハナイ、欽定憲法デアアル、君主ガ獨リ憲法ヲ作り、且裁判所ヲ
 設ケ政府ヲ設クルガ如クニ國會ト云フ制度ヲ創設シタノデアアル、故ニ主權者タル
 君位ヨリ見レバ政府モ裁判所モ議會モ皆性質異ルコトナイノデアツテ、君主ガ自
 己ヲ補助スル爲メニ憲法ヲ以テ設ケタルノ機關デアアル、此故ニ立法權ハ君主ノ權
 力デアツテ君主ガ之ヲ行フ、但大權ハ議會ノ協賛ナクシテ行フガ、立法權ハ議會ノ
 協賛ヲ以テ行フト云フコトヲ憲法上ノ要件トシタノデアアル、大權ト立法權ヲ分ツ
 ハ内部ノ手續ノ差異ニ依ルノ外ニハ他ニ理由ハナイ、此精神ヲ能ク了解シテ佛蘭
 西風ノ憲法觀念ト獨逸風ノモノト日本風ノ政體ト相混ゼザル様セネバナリマセ
 又
 前ニ立法權ノ定義ヲ與ヘタ、今其定義ヲ尙ホ註釋シテ意味ヲ明瞭ニ致スデアラウ、
 立法權トハ法律ト稱スル特殊ノ形式アル成文ノ法則ヲ制定スル國權ノ行動デア

ル、廣ク立法權ト稱スルトキハ成文タルト不文タルトヲ問ハズ、又之ヲ公布スル形
 式ノ如何ヲ問ハズ、唯法則ヲ制定スル事トモ解スベキ場合ガアルガ、之ハ我憲法上
 ノ特別ノ意味デハナイ、立法權ハ法則ヲ制定スル權力デアアルガ、併シ立憲政體上
 大權ト立法權ヲ分チタル結果ハ特殊ノ法則ヲ制定スルコトヲ特ニ立法權ト云フ
 ノデアアル、大權ヲ以テモ即チ命令ヲ以テモ法則ヲ制定スルコトヲ謂フノデアアル、是
 ニ於テ法律ト云ヒ命令ト云フ法則發布ノ形式ニ差ガ生ズル、法律ト云フモ廣ク用
 キルトキハ唯成文ト不文トヲ問ハズ、法則ト云フ意味ニモ用キラレル例デアアル
 ガ、憲法ニ謂フ法律トハ命令ニ對スルノデアツテ特殊ノ形式ト特殊ノ效力トヲ具
 備スルノ成文法則ヲ指スコトデアアル、憲法ノ明文ニ凡テ法律ハ帝國議會ノ協賛ヲ
 經ルヲ要ス「下アル、之ハ法律ト勅令トノ形式ヲ別ケ法律ノ形ニ於テ制定スル法則
 ハ議會ノ協賛ヲ經ネバナラヌト云フ意味デアアル、之ハ憲法制定ノ沿革ニ見テ明白
 デアラウ、憲法制定以前ニ形式トシテ既ニ法律ト勅令トノ區別ガ定ツテ居ツタ、法
 律ハ元老院ノ議ヲ經テ定ムル勅令ハ其形式ヲ履マズシテ發シタ、此形式ヲ襲蹈シ
 テ憲法制定ノ下ニ於テ法律ノ形式ヲ以テスル法則ハ從前ハ元老院ノ議ヲ經タモ

ノデアアルガ自今國會ノ議ヲ經ネバナラヌトシタノデアアル故ニ立法權トハ法律ト稱スル特殊ノ形式アル成文ノ法則ヲ制定スル權力デアアルト説明シタノデアアリマ
 ス
 茲ニ又立法權ト云フ語ノ用キ方ニ付テ他日諸君ガ佛蘭西獨逸等ノ書物ヲ讀マル
 ル場合ノ參考ノ爲メ注意シテ置キタイ事ガアル佛蘭西風ニ立法權ト云フハ彼ノ
 政治上ノ習慣トシテ國會ノ權力ト云フ意味ニ用キルコトガ多イ立法權ノ組織ト
 カ立法權ノ行動トカ立法權ノ特權トカ云フガ如キ語ヲ用キテ國會ノ權力トカ國
 會ノ威嚴トカ云フ意味ニ用キル例ガ多イ前ニ話ス通り立法權ガ國會ノ權力デア
 ルト云フコトヨリ國會其モノヲ指シテ立法權ト云フ從テ國會ノ爲ス事ハ皆立法
 權ノ行動デアアルト看做サレテアル例ハ佛蘭西ノ國會ガ外國トノ戰ニ勝ツタ將軍
 ニ謝辭ヲ呈スルト云フ様ナ決議ニデモ立法權ノ行動トカ又ハ之ヲ法律トカ稱ス
 ル其實質ガ法則デモナイ又其行爲ノ性質ガ憲法上國會ノ權限ノ行動デモナイ唯
 國會議員等ガ彼等ノ德義上共同シテ感覺ヲ發表スルニ外ナラヌノデアリマス然
 ルニモ拘ラズ何事ニテモ唯國會ガ決議スル事ハ皆法律トカ立法權ノ行動トカ言

フ斯ノ如キ觀念ガアリマスカラシテ佛蘭西風ニ立法權ト云フ法律ト云フコトハ
 我憲法ノ解釋トハ一致セザル場合ガ多イ日本憲法ノ上ニテ言ハバ立法權ト云フ
 コト、國會ノ權力ト云フコト、ハ別事デアアル故ニ例バ國會ガ豫算ヲ議定スレバ
 トテ豫算ヲ法律トモ爲サナイ之ヲ立法權ノ行動トモ言ハナイ或ハ日本ノ國會ニ
 テモ政治上ノ内容ノ事ヲ決議スルコトモアル甚ダ宜シクナイ事デアアルガ政府
 ヲ不信任スルト云フ様ナ決議ヲスル様ナコトモアル是等ハ唯議員タル人々ノ一
 般ノ感覺ヲ表明スルノデアツテ憲法上國會トシテノ行動デアナイ固ヨリ法則ヲ
 作ルノデアナイ故ニ立法權ノ行動デアナイ此點ハ單純ニ解釋スレバ何ノ誤解モ
 ナイコトデアアルガ兎角憲法ノコトニ付テハ外國ノ觀念ガ先入主ト爲ツテ居ルガ
 ラ外國ノ例ヲ引テ其我ト異ル所ヲ煩ハシク辯明スル必要ヲ見ルノデアアル
 是ヨリ立法權ノ範圍ニ付テ説明シマス
 立法權ノ範圍トハ語ヲ換ヘテ言ハバ法律ヲ以テ制定スベキ政務ノ範圍ヲ意味ス
 ルノデアアル立法權ノ行動スル範圍デアツテ即チ法律ヲ以テ定ムル事項ノ意味デ
 アル立法權ノ範圍ハ憲法ニテ定マル我國ニ就テ言ハバ憲法上ノ立法事項アリ又

自由立法事項ガアル併シ我憲法ト言ハオ立憲國ノ例ヲ考ヘテ見レバ立法權ノ範圍ヲ定ムルニ二ツノ主義ガアル、一ハ原則主義デアアル、二ハ列記主義デアアル、原則主義トハ凡ソ人ノ自由ヲ制限スル事ハ事ノ大小ニ拘ラズ必ズ立法權ノ行動ニ依ルベシトスルノデアアル、人ノ身體ノ自由、權利、財產ニ對シテ制限ヲ加フル事ハ必ズ皆法律ヲ以テスルコトヲ要スルトスル主義デアアル、之ガ蓋歐羅巴ニ於テハ歴史的ノ觀念デアアル、佛蘭西大革命ノ現實セントシタル主義ハ此ニ在ルノデアアル、故ニ佛蘭西風ノ憲法思想ノ根本ハ此原則ヲ認メテ居ルノデアリマス、佛蘭西人ヲシテ言ハシムレバ此事ハ立法政體ノ本領特色デアツテ、當然ノ事デアツテ、憲法ニ別段ノ明言ナクトモ憲法ト云ヘバ斯ク解スベキモノデアアルト認メテ居ル、又列記主義ト云フハ自由ノ制限トカ權利財產ニ關係スルトカ云フ原則ヲ以テ立法權ノ範圍ヲ定メズ、法律ヲ以テ規定スルコトヲ必要トスル事項ハ憲法ノ明文ノ上ニ列舉スルト云フ主義デアアル、之ガ我憲法ノ採ル所ノ主義デアツテ、憲法上一ツノ特色ヲ爲シテ居ル、固ヨリ憲法ニ於テ立法事項ヲ列舉スルノ精神ハ臣民ノ自由ト權利トヲ重ンズルノデアアルカラ、立法論トシテハ人ノ自由ノ制限若ハ權利財產ニ關スル重大ナ

ル事項ハ之ヲ憲法ニ列記シテ立法事項トスルト云フ意味ニ出ヅルノデアアル、去レド之ハ憲法條文ヲ草案スル精神デアツテ、憲法條文ノ意味ハ機械的ニ法律ヲ要スルトト明言シテアル事ハ法律ヲ要スルノデアツテ、原則ニ依テ之ヲ左右スルコトヲ認メザルノデアアル、此意味ニ於テ我憲法ハ列記主義ヲ採ツテ居ル、佛蘭西風ノ憲法ニテハ原則主義ヲ採ツテ居ル、之ガ大ナル差異デアリマス、斯ク其主義ノ異ツテ居ルコトニ付テハ一言政治上ノ意味ヲ述べナケレバ憲法ノ精神ヲ了解スルコトガ出來ヌデアアラウ、佛蘭西風ノ絶對ナル原則主義ハ人ノ自由ヲ尊重スル上ヨリ觀レバ甚ダ做フベク道理アルコトノ様ニ見エルガ、實際ノ政治上日常百般ノ行政ノ處分上人ノ自由ヲ制限スル必要ハ極メテ多イコトデアツテ、殊ニ警察ノ行政ニ至ツテハ一舉手一投足モ皆人ノ自由ヲ制限スルコトデアアル、是等ノ細目ヲ悉ク永久的ノ法律トシテ定メテ置クコトハ理想トシテハ可ナルモ實際ニ甚ダ不便デアアル、殊ニ日常屢動クノ状態ニ伴フテ自由ニ規則ヲ變更スルコトガ出來ヌ、此故ニ行政ノ細目ニ至ツテハ法律ノ外命令權ヲ以テ容易ク人ノ自由ヲ制限スル法則ヲ設クル方法ガナケラヌバナラヌ、原則主義ノ佛蘭西ト雖モ行政ノ實質ニ就テ見レバ日本

ト同ジ様ニ人ノ自由ノ制限ハ警察命令其他種々ノ行政規則ニテ定メテ居ル、必ズシモ理論ノ通り細大トナク法律ニテ定ムルコトハ不能デアアル、但彼ノ憲法ハ其主義餘ニ潔白ニシテ餘ニ絶對デアアルカラ憲法ヲ曲ゲテ解釋スル必要ヲ生ズル、是ニ於テ立法權ノ委任ト云フコトヲ學者モ政治家モ認メザルヲ得ザル有様ト爲ツタ立法權ガ行政權ニ委任スレバ行政ノ規則ヲ以テ法律同様ニ人ノ自由財産ヲ制限スルコトガ出來ルト云フ解釋ヲ採ルコト、爲ツタ之ハ本來ノ主義ト矛盾シテ居ル、佛蘭西ノ憲法制定ノ當初ノ主義ハ純白デアアル、行政官ヲシテ自由ニ人ノ自由ヲ制限セシムルコトヲ禁止スルガ爲メニ所謂原則主義ヲ採ツタノデアアルガ、實際ニ不便デアアルカラ其主義ヲ實行スルコトガ出來スカラ委任ト云フ口實ヲ設ケ遁路ヲ開キ、立法權ヲ行政官ニ委任スレバ行政官ガ立法スルモ差支ナイト云フ說ヲ採ルニ至ツタノデアアル、我憲法ハ是等ノ事態ヲ能ク考ヘテ彼ノ理論ト彼ノ實際トヲ見テ彼ノ潔白絶對ナル理論ハ實際上行ヒ得ヘカラザルモノナルコトヲ看破シテ原則主義ヲ採ラズ列記主義ヲ採リタルノデアアル、我憲法ノ主義ハ法律モ命令モ共ニ人ノ自由ヲ制限スルコトヲ得ルノデアアル、但自由ノ制限ノ事重大ナルモノハ法

律ヲ以テスルコトヲ要スル、併シ唯重大ナルト重大ナラザルトノ區別ハ漠然トシテ決シ難イコトデアアルカラ重大ナリト認ムルモノハ憲法ニ列記シテ憲法上ノ立法事項トスルト云フコトニ定メタ、之ガ我憲法ノ特色デアアル、又頗ル當ヲ得テ居ル所デアラウト思フ、我輩ハ此趣意ヨリシテ又日本憲法ニハ立法權ノ委任ト云フコトハ認メナイト主張シテ居ル、立法事項ヲ定メナガラ更ニ之ヲ委任スルコトヲ許シタモノトハ思ハレヌ、憲法上ノ立法事項ハ憲法ガ見テ以テ國會ノ議ヲ經テ法律ノ形式ニテ定ムヘキコトヲ憲法上ノ要件トシタルモノデアアル、命令ヲ以テ之ヲ定ムルハ憲法違反デアアルト思ヒマス

憲法上ノ立法事項ハ憲法第二章臣民ノ權利義務ト云フ章ニ多ク列記シテアル、今一々憲法ノ條文ヲ茲ニハ引テ擧ゲナイガ、參照セラルレバ一目瞭然デアラウ、例ハ所有權ハ侵スベカラストカ、或ハ言論結社ノ自由トカ、或ハ租稅ヲ課スル事トカ、或ハ刑罰ニ處スル事トカ云フガ如ク、人ノ自由ト權利財産トニ關シテ特ニ重大ナル行政權ノ濫用ヲ虞ル、事項ニ付テハ憲法ガ特ニ條文ヲ設ケテ必ズ法律ヲ以テスベキコトヲ命ジテ居ル、法律ヲ以テスベシト命ズルノ意味ハ行政權ノ手ヨリ之ヲ

奪フ意味デアル、行政權ノ自由ニ任ゼズト云フ意味デアル、此故ニ我憲法ノ立法事項ハ絶對デアル、必ズ議會ノ協賛ヲ要スル、議會ト政府トガ申合セタラバトテ此權カヲ行政權ニ委任シテ行ハシムルト云フコトハ憲法ノ許サハル所デアリマス

右ニ謂フ列記事項ハ憲法上ノ立法事項デアル、而シテ法律ヲ以テ定メ得ベキ事項ハ必ズシモ此列記ニハ止ラナイ、假ニ之ヲ自由立法事項ト稱ヘテ區別シテ置キマス、自由立法ノ事項トハ憲法ノ上ヨリ見テハ法律ヲ以テ定ムルモ命令ヲ以テ定ムルモ自由デアル事項デアル、大權事項ニモアラズ立法事項ニモアラザル列記以外ノ事項デアル、憲法ハ一方ニ於テ憲法上ノ大權事項ヲ列記シテ居ル、之ハ主トシテ憲法第一章ニ掲ゲテアル、大權事項ハ立法權ヲ以テ侵スコトハ許サナイ、又憲法上ノ立法事項ハ大權ヲ以テ侵スコトヲ許サナイ、此二ツノ列記以外ノ事ハ政略ノ宜ニ考ヘテ或ハ法律トスルコトモアラウ、或ハ命令トスルコトモアラウ、謂ハハ法令共同ノ範圍デアル、此範圍ニ付テハ一タビ法律ヲ以テ定メタル事項ハ命令ヲ以テ動カスコトハ許サナイ、法律ハ重ク命令ハ輕イ、然レドモ新ニ事ヲ定ムル場合ニハ憲法上法律トスルモ命令トスルモ自由デアル、之ガ自由立法事項デアル、又同時ニ

自由大權事項デアル、言換ヘテ見レバ大權ヲ以テスルモ法律ヲ以テスルモ何レニテモ自由デアル事項デアリマス、カラ大權ノ方面ヨリ見レバ自由大權事項デアルト云フモ差支ナイ

第四章 法律

法律

法律ト云フ觀念ハ狹キ意味ニモ廣キ意味ニモ用キラレマス、憲法ニ法律ト云フトキハ狹キ意味デアツテ、議會ノ協賛ヲ經テ君主ガ裁可シテ公布スルハ、成文ハ、法則デアリマス、法律ハ國家ノ意思ノ發表ノ形式ノ一ツデアツテ、議會ノ協賛ヲ經テ之ヲ發表スルト云フコトハ命令ニ對シテノ特色タル所デアリマス、之ヲ解シテ法律ハ君主ト議會トノ兩者ノ意思デアル、命令ハ君主一人ノ意思デアルト云フノハ誤解デアリマス、法律又ハ命令トシテ外部ニ現ハル、トキハ總テ皆同一ニ、國家其モノ、意思ノ表示デアル、内部ニ於テ如何ナル手續ニテ其意思ガ決定セラル、ニ至リシカハ、外部ノ效力ニ付テ關係ナキコトデアリマス、故ニ法令ハ共ニ國家ノ意思デアル、而シテ我國體ニ於テハ天皇ノ意思即チ國家ノ意思ヲ成スノデアルカラ、君主ノ裁可ニ依テ之ガ國家ノ意思トナルノデアリマス

法律ハ法則デアアルヤ否ヤト云フコトハ學者論トシテ研究セラル、所デアリマス我輩ハ憲法ノ趣意ハ法則ヲ設クル爲メニ立法權アルノデアルト解シテ居リマス併シナガラ實際ニ於テハ法律ト云フ形式ガ事實法則ノ實質ナキ事ニ準用セラルルコトガアルノデアリマス、素ト法則ヲ設クルニハ議會ノ協賛ヲ要スルト云フ意味デアリシモノガ後ニ變リマシテ、議會ノ議決ヲ經タルモノハ法律デアルト云フコト、ナツタノデアアル、故ニ外國ノ憲法ヲ註釋スルトキニハ特ニ注意ヲ要シマス佛蘭西語デ「ロア」又ハ獨逸語ニテ「ゲゼツ」ト云フ言葉ハ、通常譯シテ法律ト云ヒマスケレドモ、必ズシモ民法、刑法等ノ如キ權利義務ノ準則タル法則ヲ實質トセズ、單純ナル處分行爲ヲ實質トスルコトガアリマス、例バ某大將ハ戰功アリシニ付キ金幾萬圓ヲ贈與スト云フガ如キ單純ナル議決ガ、外國ニテハ法律第何號トシテ發布セラル、ノデアリマス、故ニ學者ガ法律ニ二種類アリ一ハ實質的法律、一ハ形式的法律デアルト云ヒマス(獨逸ヲパソドノ國法論參照)實質的法律トハ法律ノ形式ヲ具ヘ且法則タル實質アルモノヲ謂ヘルノデアリマス、形式的法律トハ法律ノ形式ハ具ハレドモ法則タル實質ノ具ハラザルモノヲ謂

フノデアリマス、例バプロイセンノ憲法ニテ國ノ境ヲ變更スルハ法律ヲ以テスベシト云フ條ガアルガ、其意味ハ國境ノ變更ハ國會ノ議決ヲ經ベシト云フ意味タルニ止ツテ、法則ヲ必要トスルト云フ意味デハナイノデアリマス、我憲法ニ於テモ稍此疑ガアリマス、併シナガラ概シテ之ヲ論ズルトキハ我憲法ニ謂フ法律ハ所謂實質ト形式ト二ナガラ兼テ具フル所ノ國家ノ意思ヲ謂ヘルノデアルト解シテ誤アリマセヌ、故ニ法律ヲ斯ノ如ク定義シテ前ニ示シタルノデアリマス、法律ハ成文ノ法則デアツテ議會ノ協賛ヲ經テ裁可シ、公布セラレタル國家ノ意思デアアル、君主ノ命令デアルト解スルノデアリマス

之ヨリ立法ノ手續ヲ説明シマス、立法手續トハ法律ノ成立スル憲法上ノ要件ノ意味デアリマス、此要件ハ四ツアル、**(第一)法律案ノ提出**、**(第二)法律案ノ議定**、**(第三)裁可**、**(第四)公布**デアリマス

第一 法律案ノ提出トハ、法律トナサント欲スルノ草案ヲ議會ノ議ニ付スル意味デアリマス、法律案ヲ提出スルノ權ハ政府、貴族院、衆議院此三ツノ者ニ存シマス、此權ハ各平等ニ有シテ區別アリマセヌ、或國ニ於テハ上下兩院提出權ニ付テ權能ニ

差異アルモノモアリマス、併シ我憲法ニハ政府、上下兩院三ツノ者ハ平等ニ同一ニ提出權ヲ有スルモノト定メテアリマス、法律案ヲ提出スルモノハ右ノ三ノモノデアツテ、議員何ノ某ト云フ個人カ提出スル權ヲ有スルモノデアリマセス、通常何ノ某ガ法律案ヲ提出スルト云フハ實ハ憲法ニ謂フ提出權ノ行使ニハアラズシテ、發議權ヲ行フノデアリマス、之ヲ法律案トシテ他ノ議院ニ提出センコトヲ希望スルノ發議デアリマス、法律案ハ衆議院ヨリ貴族院ニ、又ハ貴族院ヨリ衆議院ニ若ハ政府ヨリ提出スルモノデアツテ、議員タル何ノ某ト云フ個人ガ提出スルモノデアリマセス、發議ノ權ト提出ノ權トヲ混ジテハナリマセス、提出權ニ付テハ憲法上唯一ツノ制限ガアリマス、其レハ憲法第三十九條ニ兩議院ノ一ニ於テ否決シタル法律案ハ同會期中ニ於テ再ヒ提出スルコトヲ得ストアル、之ハ此文字モ趣意モ明白デアツテ別ニ説明ヲ要セスト思ヒマス、無用ノ審議ヲ省クノ意ニ外ナラヌノデアリマス、法律案ハ未ダ議定ニ至ラザル前ナラバ提出者ハ之ヲ撤回シテ、再ヒ修正ヲ加ヘテ提出スルコトハ妨ナイノデアリマス、否決セラレタルモノヲ再ヒ提出スルノハ許ササルノデアリマス

第二 法律案ノ議定ト云フハ、議會ノ兩院ガ同一ノ案ニ付キ同一ノ議決ヲ爲シタルコトヲ意味スルノデアリマス、一院ノ否トスル所ハ議定ニ至ラザルノデアリマセ、兩院同ジ議決アルコトヲ要シマス、同一ノ案ニ付キ、兩院ノ議決異リタルトキハ兩院協議會ヲ開クノ制度ガアリマス、協議會ト云フハ各院ヨリ各同數ノ委員ヲ選ミ會合シテ協議セシメ、協議會ニテ成立シタル案ヲ再ビ各議院ニ回付シテ修正ヲ加ヘズシテ協議會成立ノ案ニ就キ議決ヲ採ルノデアリマス、若シ斯クシテ兩院ノ議尙ホ一致セザルトキハ固ヨリ廢案デアリマス、之ガ兩院協議會ノ制度デアツテ兩院調和ノ手續ヲ定メタルモノデアリマス

法律案ノ議定ト云フハ國會ノ意思ノ決定デアリマス、併シナガラ國會ノ意思ト云フハ形容ノ語デアツテ、法理上議會其モノヲ以テ意思ノ主體ナリト看做ス意味デハアリマセス、之ニ付テハ種々異ツタル解釋モアルデアリマセウ、議會ガ意思ノ主體ナリト云フ說モアルデアリマセウ、併シ私ノ解釋シテ居ル所ヲ以テ云ヘバ議會ヲ組立ツル所ノ議員各個人ハ自然人デアアルカラ自然ノ意思ヲ具ヘテ居ルノデアリマス、其多數ノ意思デ憲法及議院法ノ規定ニ依ツテ議會ノ議決ト名ケラル、ノ

デアアル議員個々別々ノ人ヲ算ヘテ示スコトノ代リニ、總括的ニ議會ノ議定デアアルト云フノデアリマス、議會其モノヲ以テ獨立ノ意思ノ主體トナス譯デハナクシテ意思ハドコマデモ議員タル各個人ノ意思デアリマス

凡ソ議院ノ議決ハ多數決ニ依ルト云フコトガ現今ノ法律トナツテ居リマス、併シ之ハ全ク機械的ノ定デアツテ、當然ノ條理ト心得ルハ誤デアリマス、或ハ全會一致ヲ要ストスルモ、三分ノ二以上ノ一致ヲ要ストスルモ、多數ノ決ニ從フモ、或ハ少數ノ決ニ從フモ、全ク便宜ノ問題デアアル、多數ハ多數ナルガ故ニ少數ヲ壓制シ得ベキ、先天的當然ノ道理アツテ然ルモノデアアルカノ行クニ想像スルハ迷信ノ一ツデアリマス、何ガ故ニ多數決ニ依ルカト問ハ、法律第何條ノ規定アルカラデアルト答フルノ外ハナイノデアリマス

第三、裁可ハ法律案ヲ國ノ法律トナス主權者ノ意思ノ表示デアリマス、法律案ハ議會ノ議定ニテ確定シ而シテ裁可ニ依ツテ之ガ法律タルノデアリマス、裁可ナケレバ法律ナク裁可以前ニハ唯法律ノ案ノミデアアルノデアリマス、末ダ法律ナルモノ存在セザルノデアリマス、故ニ裁可ハ立法ノ行爲デアルトモ云ヒマス、立法ト云

フコトヲ法律ノ成就スル瞬間ヲ指スコト、解スレバ裁可ハ即チ立法行爲ナリト云フテ差支アリマセヌ、唯通常立法ト云フコトヲ法律制定ニ必要ナル條件ヲ履行スルコトニ充テ、用キマスカラ斯ク解スレバ立法行爲ハ法律案ノ提出ニ始リ種種ノ階段ヲ經テ成立スルモノデアアルト見ルノデアアル、裁可ハ大權ノ行動デアアル、君主ガ之ヲ可トシテ法律トスルノ行爲デアリマス、尙ホ裁可ニ就テ多少誤解ガアリ得ルカラ辯解シテ置キマセウ

裁可ハ議會ニ對シテ返答スルコトデアハリマセヌ、英國風ノ憲法ニテハ法律ハ君主ト上下兩院トノ合意、約束ノ如クニ想像シテ居リマシテ君主ガ議院ノ申込ニ對シ又ハ請求ニ對シ承諾ヲ與フルコト、想像シテ居リマス、故ニ所謂裁可ハ國會ニ對シテ同意ヲ表スルコト、見テ居リマス、之ハ我憲法ニハ採用スベカラザルノ觀念デアアル、裁可ハ寧ロ國民全體ニ對シテ命令スルノ意思ヲ顯スノ方法デアリマス、議會ニ對シテ可否ノ批評ヲ爲スコトデアハリマセヌ、故ニ英國風ノ裁可ニハ裁可ト云フコト、不裁可ト云フコトノ二ツノ方式ガアリマス、議會ニ返答スルコト、見ルカラ同意スルトカ同意セヌトカ云フ消極、積極ノ形式ガアリマス、日本ニハ裁

可ハ式アルハミデアツテ不裁可ハ式ハアリマセヌ、不同意ヲ謂フ必要ガアリマセヌ、何トナレバ國會ニ對シテ返答ヲ爲ス趣意デナイカラデアリマス、君主ガ可トスルモノハ裁可シテ之ヲ發表スルノデアアル、可トセザルモノハ唯手許ニ留メ置クノミデアアル、何等外部ニ對シテ返答スル必要ハナイノデアリマス、議會ノ議決ハ君主ノ參考ノ爲メニ意見ヲ述ベタルコトニ止ルノデアリマス

裁可ニハ式ガアツテ公布式ト云フ勅令ノ現行ノ規定ガアリマス、法律ノ成文ニ御名ヲ署シ御璽ヲ鈐シ國務大臣之ニ年月日ヲ記シテ副署ヲスルコトニ依ツテ裁可ノ式ガ終リマス、裁可ニ依ツテ法律ノ原本カ成立スルノデアリマス

第四 公布ハ法律ガ成立シタルコトヲ公ニ示スノ式デアリマス、法律ハ裁可ニ依リテ成リ、其成立シタル法律ヲ公布スルノデアリマス、法律ノ成立スル時期ニ付テ學者ノ間ニ二ツノ説ガアリマス、公布ニ依ツテ始テ法律ガ成立スルト云フ説ト、裁可ニ依ツテ成立スルト云フノ説デアリマス、私ハ裁可説ヲ採ツテ之ヲ説明シテ置キマス、蓋公布説ハ法律ノ人民及官府ニ對シテ執行セラ、ルノ時期ガ公布ニ依ツテ定マルコトヲ見テ之ヲ法律ノ成立ナリト云フノデアリマセウ、今詳シクハ批評

シマセヌガ之ハ本來ノ趣旨ニ適ハザル説明デアリマス、我輩ノ見ル所ニテハ裁可ニ依テ主權者ノ意思ガ決定セラレテ居ルノデアリマス、法律ハ既ニ成立シテ居ルノデアリマス、憲法第六條ニモ明文アル通り天皇ハ法律ヲ裁可シ而シテ其公布及執行ヲ命ズルノデアリマス、官府ガ命ヲ承ケ公布スルノデアアル、公布ニ依ツテ立法スルニハアラズシテ、裁可ニ依ツテ成立セル法律ヲ人民一般ニ知ラシムル爲メニ公布スルノデアリマス、法律案ヲ公布シテ法律トナスニアラズ、既存ノ法律ヲ公布スルノデアリマス、斯ク解スルニアラザレバ公布ニ誤ノアリシトキニ正誤スルト云フコトハ、意味ヲ成サザルノデアリマス、法律ノ公布ニ誤ガアツタナラバ正誤ヲスルコトヲ得ルノデアアル、何トナレバ、法律ノ原本ガ其外ニ存スルノデアアル原本ノ寫ヲ官報ニ載セテ公布ヲスルノデアアルカラ、本ト末トノ區別ハ之ニ依ツテモ知らル、ノデアアル原本ト公布ト異ル場合ニハ原本ニ依ツテ訂正セザルベカラザルコト、ナルノデアリマス、故ニ裁可ガ法律ノ原本ヲ作ル行爲デアルト見テ差支ナイト思ヒマス、公布ノ意味ハ單純ニ廣ク世上ニ告グルト云フ事實上ノ便宜ノ意味ノミナラズ、法律ノ執行力ヲ起算スル起算點ヲ明ニスルコトハ必要ナノデアリマス

公布ニ依ツテ官府モ人民モ法律ノ成立シタルコトヲ知り、又之ニ依ツテ之ヲ行フベキ義務ヲ負フノデアリマス、公布ナキトキハ外部ノ者ハ之ヲ知ルニ由ナク、又外部ニ對シテ效力ヲ生ズベキ所以ハナイノデアリマス、公布ガ其媒介ヲ爲スノデアル、公布ニ依ツテ一方ニハ法律ノ存在ヲ示シ、又一方ニハ法律執行ノ起算點ヲ明ニスルノデアリマス、事實上裁可ハ内部ノコトデアツテ公布ハ表面ニ現ハル、行爲デアルカラ裁判官トカ人民トカ云フ地位ニ於テ法律ノ實用ノミヲ見ルトキハ公布ニ重ヲ置キ官報サヘ見レバ足リルト云フ實際デアルノデアリマス、唯國法論トシテハ法律ノ原本ハ官報以外ニ成立シテ存在スルト云フコトヲ忘レテハナリマセヌ

公布ノ式ハ現今ハ勅令ニテ定メテアリマシテ、官報ニ載セテ公ニスルコトヲ其式トシテ居リマス、併シナガラ之ハ勅令以下ノ今日ノ規定デアツテ、憲法上ハ如何ナル方法ヲ執ツテ公布スルモ自由デアリマス、序ニ官報ニ於ケル法律命令ノ正誤ハ現今ノ方法ハ餘ニ簡略ニ失シテ公布ノ精神ニ適ハザルコトヲ一言シテ置キマス、之ハ憲法ノ説明トシテ必要ナルコトデモナイガ、裁判官モ人民モ官報ヲ唯一ノ標

準トシテ權利義務ヲ論ズルモノデアルカラ、官報ニ於テ法令ノ文章ニ誤アリシトキハ其影響甚ダ重大デアリマス、然ルニモ拘ラズ官報ノ片隅ニ極ク小サク人ノ注意ヲ故ラニ避クルガ如クニ正誤ヲシテ置クト云フガ如キ現今ノ方法ハ甚ダ不満足デアリマス、且公布ハ總理大臣ノ職權トナツテ居リマスカラ、正誤スルモノモ總理大臣ノ名ニ於テスベキノデアリマス、唯各省ノ書記官トカ或ハ官報局ノ屬官トカ、正誤トシテ之ヲ改ムルノハ甚ダ趣意ニ適ハスコトデアリマス、立法ノ手續ハ概略以上ノ四ツノ條件ヲ以テ成就スルノデアリマス、之ハ憲法上ノ必要ナル手續デアル、此要件ノ一ツヲ缺カバ法律タルコトヲ得ザルノデアリマス、又法律ノ特殊ノ效力ヲ生ズル所以ハ此手續ヲ經タルコトニ存スルノデアル、原則トシテ一タビ發セラレタル國家ノ意思ハ之ヲ發シタルト同一ノ手續ニ依ルニアラザレバ之ヲ變更スルコトヲ得ズト云フノデアリマス、之ガ原則デアル、故ニ法律ハ此手續ヲ經テ發表ヲセラレテアルカラ、法律ヲ變更スルニハ又再ビ同一ノ手續ヲ經ナケレバナラヌト云フノデアリマス、之ガ命令ヲ以テ法律ヲ變更スルコトヲ得ズト云フ原則ノ出ヅル所以デアリマス、法律ト命令トハ本來其レ自身ノ性質上

優劣強弱アル譯デアリマセヌ、唯各之ヲ制定スル手續ガ異ツテ居ルモノデアアルカ
ラ一ヲ以テ他ヲ變更スルコトヲ得ズト云フノデアリマス

命令

第五章 命令

憲法ニ於テ法律ニ對シテ命令ト云ヘルハ議會ノ協賛ヲ經ズシテ君主ノ大權ヲ以
テ發スル所ノ國ノ法則デアリマス、特殊ノ形式アル成文ノ法則タル點ニ於テハ法
律ト異ルコトハナイノデアアルガ、唯議會ノ協賛ヲ經ルト經ザルトノ點ニ於テ區別
アルノデアリマス、此區別ヨリシテ法律ト命令トニ效力ノ差異ヲ生ズルノデアリ
マス、法律命令共ニ其實質的效力ニ於テハ同ジデアアル、實質的效力ト云フハ人ヲ束
縛スル效力即チ人民ノ遵奉スベキ義務ニ於テハ二ツノモノ同一デアリマス、唯形
式的效力ニ於テ差ヲ生ジマス、形式的效力トハ命令ヲ以テ法律ヲ變更スルコトヲ
得ズト云フ一般ノ通則ヲ指シテ云ヘルモノデアリマス、尤モ命令ノ種類ニ依リテ
法律ニ對スルノ效力ガ異ツテ居ルモノデアアルカラ、一概ニ命令ハ常ニ必ズ法律ノ
下ニ在ルト云フコトハ云ハレマセヌ、但議會ノ協賛ヲ經タルモノハ又議會ノ協賛
ヲ經ルニアラザレバ之ヲ變更スルコトヲ得ズト云フ一般ノ通則アルガ故ニ法律

ト命令トノ間ニ效力ノ差異ヲ生ズルノデアアル、併シ法律ト命令トノ效力ノ區別ハ
各種ノ命令ニ就テ各別ニ説クコトヲ必要トシマス

凡ソ命令ハ天皇ノ大權ヲ以テ發スルモノデアリマス、而シテ憲法第九條ニ依リテ
ハ大權ヲ以テ行政官ニ委任シテ命令ヲ發セシムルコトヲモ認メテアリマス、兎ニ
角大權ヲ以テ發スルカ若ハ大權ノ委任ニ依ツテ發スルカノモノデアリマス、委任
ト云フハ大權其モノヲ委任スル意義ニハアラズシテ、大權ヲ以テ行政官府ニ命令
ヲ發セシムルコトヲ謂ヘルノデアリマス

我憲法上ノ命令ヲ別ツテ三ツノ種類トシマス

第一 大權命令

第二 法律ニ代ルノ命令

第三 行政命令

此三ツノ種類ニ就テ各別ニ説明スルコトガ必要デアリマス、何トナレバ命令ノ範
圍モ效力モ各種ニ付テ各異ツテ居ルカラデアアル、歐羅巴ノ教科書風ニ論ズレバ、命
令ハ命令トシテ一概ニ同一效力ノモノデアアルカノ如ク看做シテアリマスガ、我憲

法ニテハ各其效力ヲ異ニシテ居リマス、之ハ特ニ注意ヲ要スル所デアリマス。

第一 大權命令 トハ憲法上ノ大權事項ヲ其實質トシテ規定スル命令デアリマス、總テ勅令ヲ發スル權ハ素ヨリ大權デアリマス、併シ總テノ勅令ハ必ズシモ茲ニ謂フ大權命令デハアリマセヌ、勅令ヲ以テ大權事項以外ノ事項ヲ定ムルコトモ得ルノデアリマス、而シテ勅令ニシテ其規定スル實質ノ事項ガ所謂憲法上ノ大權事項デアルモノヲ特ニ名ケテ茲ニ大權命令ト云ヘルノデアリマス、何ガ故ニ特ニ之ヲ大權命令ト名ケテ他ノ命令ト區別スルカト云フニ、他ノ命令ト其效力ヲ異ニスルガ故デアリマス、憲法上ノ大權事項ノ何タルカハ既ニ前ニ明瞭ニ説明シテアリマスカラ茲ニ再ビ說キマセヌ、例ハ憲法第一章ニ例記セル事項ノ如キデアリマス、此憲法列記ノ大權事項ヲ規定スル命令ハ性質上法律ト對等ノ力ヲ有スルモノデアリマス、大權命令ヲ以テ法律ヲ犯スコトヲ得マセヌ、而シテ又法律ヲ以テ大權命令ヲ變更スルコトヲモ許シマセヌ、二ツノ者兩々併立ツテ相犯スコトヲ得ズト云フ點ガ大權命令ノ特色デアリマス、總テ他ノ命令ハ法律ヲ以テ之ヲ變更スルコトヲ得ルノデアリマス、唯大權命令ハ法律ヲ以テ變更ス

ルコトヲ得ザルノデ、之ガ效力ノ特殊ナル所デアリマス、何ガ故ニ然ルカ、理由ハ明白デアリマセウ、既ニ大權事項ヲ辨明シタル所ニ云ヘル通り、憲法列記ノ大權事項ハ議會ノ干涉ノ外ニアツテ、君主ノ親裁專斷ニ留保セラレテアル事項デアリマス、法律ヲ以テ定ムルコトヲ許サズ必ズ大權ヲ以テ定ムルコトヲ憲法上要求シテ居ルモノデアリマス、故ニ所謂大權命令ハ立法ノ手續ヲ以テ之ヲ變更スルコトヲ得ザル效力ヲ生ズルノデアリマス、又此理由ニテ法律ト大權命令トハ性質上牴觸スベカラザルモノデアリマス、何トナレバ憲法上ノ立法事項ト大權事項トハ事項其モノヲ別チテ各其範圍ヲ異ニシテ居ルカラデアリマス、法律ト大權命令トハ別ノ範圍ニ働イテ居ルカラ、相牴觸スル虞ハナイ道理デアリマス、二者各活動ノ範圍ヲ異ニシテ居リマス。

第二 法律ニ代ルノ勅令 ハ憲法第八條ニ依ツテ發スル命令デアリマス、天皇ハ公共ノ安全ヲ保持シ又ハ其ノ災厄ヲ避クル爲メ緊急ノ必要ニ由リ帝國議會閉會ノ場合ニ於テ法律ニ代ルヘキ勅令ヲ發ス、是ガ第八條ノ法文デアツテ此勅令ノ性質ハ明白デアリマス、此勅令ノ實質範圍ハ所謂憲法上ノ立法事項デアリマ

ス、法律ヲ以テスルニアラザレハ之ヲ規定スルコトヲ許サハル事項デアリマス而シテ憲法ノ第八條ニ於テ特ニ其例外ヲ設ケ、緊急已ムヲ得ザル場合ニハ勅令ヲ以テ立法事項ヲ規定シ得ルコトヲ示シタルノデアリマス、之カ法律ニ代ルノ勅令デアル、此勅令ヲ發スルニハ此條文ニ見ヘル通り二ツノ條件ガアリマス、一ハ安寧秩序ノ保持ノ爲メニ緊急ノ必要アルコト、又一ツハ帝國議會ノ閉會中ナルコトデアリマス、素ヨリ緊急ノ必要アルニアラザレバ此勅令ヲ發スルコトヲ許サハルノデアアル、併シナガラ緊急デアルト否トノ認定ハ大權ニ存スルノデアリマス、又憲法ノ條文ニ依レバ安寧秩序ノ危害ヲ防グト云フ目的ニノミ限ツテ之ヲ發シ得ルノデアリマス、單ニ社會公益ノ爲メデアルカラト云ツテ之ヲ發スルコトヲ許サハル精神デアアル、消極的ニ緊急ノ危害ヲ防グ爲メニノミ之ヲ發シ得ルコト、シテアリマス、狭ク限ツテ災厄ヲ防グノ精神デアリマス、又議會閉會中ニアラザレバ之ヲ發スルヲ得ザルノデアアル、之ハ當然ノコトデアツテ開會中ナラバ普通ノ立法手續ヲ執リ得ベキモノデアリマス、併シナガラ憲法第七十條ト財政上ノ緊急處分ノ場合ニハ略ホ之ト相似タル勅令ヲ發スルノデアアルガ議

會閉會中ナラバ臨時會ヲ召集スルコトヲ試ミ、召集スル能ハザルトキニ始テ緊急處分ヲ爲シ得ルノデアリマス、此第八條ノ場合ニハ故ラニ臨時議會ノ召集ヲ試ミズトモ閉會中ナラバ發シ得ルコト、ナツテ居リマス、此勅令ハ次ノ會期ニ於テ帝國議會ニ提出スヘシ若シ議會ニ於テ承諾セザルトキハ政府ハ將來ニ向ツテ其ノ效力ヲ失フコトヲ公布スヘシ之ガ第八條ノ第二項ノ規定デアリマス、明文通り此勅令ハ後ニ議會ノ議決ニ附シ承諾ヲ經ナケレバナリマセヌ、承諾トハ尙ホ議會ノ協賛ト云ヘルト同ジコトデアアル、歸スル所上下兩院ノ可決ヲ意味スルニ外ナラヌノデアリマス、
 デ此承諾ヲ求ムルト云ヘバ過去ノ行爲ニ付キ追認ヲ求ムルガ如ク聞エマス、政治上ノ意味ハ或ハ過去ノ政策ヲ後ニ議會ニ諮リ追認ヲ求ムルノ政治的意味ヲ含ンデ居ルノデアリマセウ、併シナガラ法律上此勅令ノ效力ヲ論ズル點ヨリスレバ承諾ト云フ文字ハ形容ノ語デアツテ、單ニ議決ト見ルベキデアリマス、若シ上下兩院ガ承諾ヲ與フルナラバ此勅令ハ其形ヲモ性質ヲモ改メズシテ當然ニ將來ニ向ツテ引續キ效力ヲ有シマス、若シ議會ガ承諾ヲ與ヘザルトキニハ此勅

令ハ大權ヲ以テ更ニ廢止セザルベカラザルコト、ナリマス、承諾ヲ得ザルト云フハ議會ガ否決シタルトキ又ハ議會ガ如何ナル理由ニテモ議決セザリシトキヲ含ンデ云ヘルノデアリマス、若シモ茲ニ云フ承諾ガ法理上不法ナリシ行爲ヲ後ニ追認スル意味デアツタナラバ議會ノ不承諾ハ當初ニ遡ツテ其勅令ヲ無効トスルコト、ナラナケレバナラヌノデアリマス、併シナガラ憲法ノ明文ニ依レバ議會ガ否決シテモ將來ニ向テノミ勅令ノ效力ヲ奪フ結果ニ止ツテ既往ニ遡ツテ既遂ノ結果ヲ取消スコトヲ得ザルモノトシテアリマスカラ、之ニ依テ見テモ茲ニ謂フ承諾ハ法律上ノ見解ヲ以テセバ單純ナル議決デアル、追認ノ意味デナイト云フコトガ明白デアリマス、不承諾ノ場合ニ此勅令ガ效力ヲ失フハ議會ノ議決ノ當然ノ結果ニハアラズシテ、更ニ勅令ヲ以テ之ヲ廢止スル旨ノ公布アルコトヲ要シ其公布ニ依ツテ前ノ勅令ガ廢止セラル、ノデアリマス、通常ノ場合ニ後ノ勅令ヲ以テ前ノ勅令ヲ廢止スルコト、少シモ異ル所ハアリマセヌ

憲法條文ノ解釋ハ之ニテ明瞭デアラウト思フガ、此制度ニ關シテハ外國ノ憲法ノ精神ト異ル重要ノ點ガアリマスカラ附加ヘテ話シテ置キマス、之ト類似ノ規

定ハプロイセン或ハ埃地利等ノ憲法ニ在リマス、英國又ハ佛蘭西等ノ憲法ニハ從來明文ヲ以テ之ヲ認メテ居リマセヌ、併シ事實ハ同ジ様ナルコトガアルノデアリマス、之ヲ明文ニ認ムル國ト雖モ其理論ニ至ツテハ我憲法トハ異ツテ居リマス、此制度ハ蓋英國風ノ憲法上ノ慣例ニ基ケルモノデアツテ、英國ノ制度ヲ模範トシテ外國ニ及ボシタノデアラウト思ヒマス、併シ英國ノ憲法解釋ハ全ク我憲法ト異ツテ居ル點ガアリマス、簡約ニ要點ヲ話セバ元來英國其他歐羅巴諸國ノ憲法ノ精神ニテハ憲法上ノ立法事項ハ絶對的ニ命令ヲ以テ犯スコトヲ得ザルモノトシテアリマス、併シナガラ國會ハ常ニ開會シテ居ルモノデモナク國家緊急ノ事件ハ不意ニ起ルコトモアルカラ、此場合ニハ單純ナル憲法ノ文字上ヨリ見レバ、政府ハ唯手ヲ拱イテ傍觀シテ居ラナケレバナラヌ譯デアリマス、併シ政治上ノ實際ハ斯ノ如キ迂濶ナルコトヲ許サマルガ故ニ、政府ハ國家緊急ノ危害ヲ救フガ爲メニ已ムヲ得ズ憲法違犯ノ行動ヲ爲シ大權ヲ以テ立法事項ヲ定ムルノデアリマス、故ニ後ニ國會ニ向ツテ政府ハ連帶ノ責任ヲ以テ已ムヲ得ズ憲法違犯ノ行動ヲ爲シタルコトヲ白狀シ、國會ガ政府ノ責任ヲ解除センコトヲ

求ムルノデアリマス、之ガ英國ノ憲法ニ謂フ「ビル、オブ、インデミ」ニテ責任解除ノ議決ト云フノデアリマス、國會ガ之ヲ承諾スレバ責任ガ解除セラル、ノデアアル若シ承諾セザレバ政府ノ責任ハ解除セラレザルノデアアル、其憲法違犯ノ措置ハ無効トナルノデアリマス、一口ニ云ヘバ政府ガ責任ヲ以テ憲法違犯ノ行動ヲ爲スト云フ慣例ガアリマス、之ハ法理論トシテ貫徹セザル主義デアリマス、英國ニ於テハ之ガ憲法デアルカラ外國ノ議論ハ批評セザル所デアアルガ、日本憲法ノ上ニ之ヲ移シテ見ルトキニハ法理上甚ダ不當デアアル、若シモ憲法違犯ノ行爲デアアルナラバ議會ガ議決シタラバトテ憲法違犯ヲ引直シテ適法タラシメ得ルト云フ條理ハナイノデアリマス、又如何ニ國務大臣ガ連帶シテ責任ヲ執ルカラト云ツテモ、大臣皆切腹シテモ憲法違犯ハドコマデモ憲法違犯デアリマス、大臣ガ責ヲ引クナラバ憲法違犯ノ行動ヲ爲シテモ宜イト云フ原則ヲ採ルハ甚ダ危険ナル法律デアリマス、又一方ヨリ見レバ議會ノ閉會中ハ如何ナル國家ノ危害ガアツテモ法律ニ代ル處置ヲ爲スコトガ出來ヌト云フハ愚ノ甚ダシキ至リデアリマス

故ニ我憲法ニテハ英國ノ慣例ヲ認メツ、其法理ヲ採用セズ、緊急ノ場合ニ此命令ヲ發スルハ初ヨリ憲法當然ノ處置デアアル、違憲ニアラズト爲シタルノデアアル後ニ議會ノ議決ニ附スルハ議會開會後ニ於テモ尙ホ之ヲ繼續スベキヤ否ヤヲ問フノデアツテ、過去ノ行爲ノ責任ヲ問フ議決ニアラズトシタノデアリマス、之ニテ憲法上ノ法理ハ整然トシテ條理アルコト、ナツテ説明明白ニナリマス、ロイセン、奧地利等ハ之ヲ憲法ニ認メナガラ尙ホ解釋スル者ハ憲法違犯ノ行動デアアルカラ後ニ議會ノ責任解除ヲ請ハナケレバナラヌト云フノハ前後ノ條理矛盾セル説明デアリマシテ、採用スベカラザルノデアリマス

第三 行政命令 ト云フハ憲法第九條ニ依テ發セラル、モノデアリマス、第九條ノ明文ニ在ル通り、天皇ハ法律ヲ執行スル爲メニ又ハ公共ノ安寧秩序ヲ保持シ及臣民ノ幸福ヲ増進スル爲メニ命令ヲ發シ又ハ發セシムルノデアリマス、此第九條ノ命令ヲ行政命令ト云フハ我輩ガ他ノモノト區別スル爲メニ斯ク名ケタルノデアツテ、便宜ノ名稱デアリマス、第九條ノ實質ヲ見レバ即チ行政ノ實質デアリマス、行政トハ法律ノ執行、秩序ノ維持及公益増進ノ爲メニ法律及大權ノ範

園内ニテ活動スル國家ノ行爲デアリマス、之ガ恰度第九條ノ豫見シテ居ル範圍デアリマス、故ニ行政ノ爲メニ發スルノ命令ト見テ誤リマセヌ

大權命令及法律ニ代ル命令ハ立法事項ヲ實質トシテ居リマス、此第九條ノ命令ハ立法事項及大權事項以外ノ政務ヲ實質トシテ居リマス、之ガ即チ行政ノ範圍デアリマス、此命令ハ大權ヲ以テ發シ又ハ大權ヲ以テ行政官ニ發セシムルコトヲ得ルノデアリマス、官制ヲ以テ行政官府ニ命令權ヲ以テ委任スルハ此第九條ノ範圍ニ限ルコトデアリマス、大權命令及法律ニ代ルノ命令ハ之ヲ官府ニ委任シテ發セシムルコトヲ得ザルモノデアリマス、此命令ハ法律ヲ變更スルコトヲ得ザルモノデアリマス(憲九但書)大權命令ハ法律ト併立ツテ相犯シ得ザルモノデアリ、法律ニ代ル勅令ハ法律ヲ變更スルコトヲ得ルト同時ニ又後ノ法律ノ爲メニ變更セラルハ、ノデアリマス、此行政命令ニ至ツテハ時ノ前後ヲ問ハズ絕對ニ法律ノ下ニ在ルノデアリ、法律ヲ變更スルコトヲ得ズ即チ法律ノ爲メニハ變更ヲ受クルノデアリマス、之ガ效力ノ差デアアルカラ注意シナケレバナリマセヌ

茲ニ尙ホ注意スベキハ歐羅巴ノ國法學ノ教科書ニ於テハ、法律ト命令トヲ併ベテ説明スルニ於テ單ニ廣ク命令ト云ツテ實ハ我憲法ノ第九條ノ命令ノ事ノミヲ意味スルモノガ多イノデアリマス、例バ命令ハ常ニ必ズ法律ノ下ニ在リト云フガ如キハ、我憲法ニ於テハ第九條ノ場合ニノミ適用セラル、原則デアアルガ外國ノ教科書ニハ之ヲ絕對ノ原則トシテ掲ゲテ居リマス、之ハ詳シク述ベル暇ハナイガ、前ニ示シタ我憲法全體ノ組立ヨリ來ル差異デアアル、大權事項ト立法トヲ分チ各兩々對峙セシメテ相犯スコトヲ得ザラシムル我憲法ノ組立ヨリシテ、命令ハ必ズシモ常ニ法律ノ下ニ在ルモノトハナラザルノデアリマス、又佛蘭西風ノ憲法ノ解釋ニテハ總テ命令ハ法律ノ委任ニ依ルニアラザレバ發スルコトヲ得ズト云フ精神デアリマスガ、我憲法ニ於テハ此狹キ主義ヲ採ラザルノデアリマス、佛蘭西風ニ云ヘバ命令ハ法律ノ執行ノ爲メ及法律ノ委任ニ依リテ之ヲ發スト云フノデアリマス、我憲法ニハ法律ノ執行ノ爲メノミナラズ、公益ノ爲メ秩序ノ爲メニ獨立シテ命令ヲ發スル權ヲ認メテ居リマス、獨立シテト云フハ法律ヨリ獨立シテノ意義デアツテ、法律ノ委任ナクトモ法律ニ牴觸セザル限ハ大權

ヲ以テ自由ニ命令ヲ發シ得ルト云フ主義ヲ認メタルノデアリマス、獨逸ノ教科書ニモ此事ヲ論ジテ命令ヲ分ツテ執行命令ト獨立命令トシテ居リマス、法律ノ執行ノ爲メニスルモノト法律ヲ變更セザル限ニ於テ委任ニ依ラズ發スル命令トヲ謂ヘルノデアリマス

我憲法第九條ハ此二ツノモノヲ含デ居ルト解釋スベキノデアリマス、之ヲ以テ憲法上ノ三種ノ命令ノ性質、效力ハ略ホ御分リデアリマセウ、之ガ憲法上文上ノ解釋トシテ簡單ナガラ誤ナイノデアリマス

併シ茲ニ注意スベキモノハ、我國法全體ノ議論トシテハ憲法ノ規定ニ依ルノ外尙ホ廣キ意味ニテ云フ國ノ命令ガアリマス、前ニモ云ヘル通り皇室典範ハ皇室ノ事ヲ定ムル法則デアアル、憲法トハ別ニ設ケテアリマスルガ、我國體上皇室ト統治權ノ主體トハ離ルベカラザルモノデアアルカラ、皇室典範ハ憲法ノ條項ニ依ル命令デハナイガ、國家ノ法則ヲ成シマス、又皇室典範ニ基イテ天皇ノ大權ニテ發セラル、所ノ命令モアリマス、之ハ所謂皇室令デアアル、例ハ皇室婚嫁令トカ誕生令トカ云フ類デアリマス、之モ素ヨリ典範ニ基ク所ノ國ノ法則デアリマス、是等ノ典範及皇室令

ノ效力ハ種々議論モアルデアラウガ、詳シク説明スル時ガナイカラ唯議論ノ結果ノミヲ茲ニ述ベテ置キマス

我輩ノ見ル所ニ依レバ皇室ニ關係スル事ニ付テハ縱令其關係ノ相手方ノ一方ガ人民デアツテモ、皇室典範及之ニ基クノ命令ハ先ヅ第一ニ適用セラル、モノデアアル之ト牴觸セザル場合若ハ之ニテ認メラレテアル場合ハ普通ノ法律命令ガ適用セラル、モノデアアルト思ヒマス、事皇室ニ關係スルモノニ付テハ普通ノ法律命令ハ適用セズ、典範及典範ニ基ク命令ガ獨立シテ之ヲ定ムルモノデアアルト解スルノデアリマス、而シテ典範ハ國家ノ法則ノ一ツデアアルカラ憲法ト共ニ、人民モ裁判所モ皆認メナケレバナラヌモノデアアルト思フノデアリマス、又此外ニ行政ノ組織上公法人ナルモノガ認メラレテアル、公法人ノ議論ハ今直接ニ述ブル暇ハナイガ、例ハ市町村ノ如キ自治團體デアリマス、是等ノモノガ條例ヲ發シマス、其條例モ國法ニ認ムル所デアアルカラ實質上行政命令ト同一ノ效力ヲ有シマス、併シナガラ公法人ガ條例ヲ發スル權ハ之ヲ組織スル法律ニテ定ムルモノデアアル、憲法第九條ノ規定ハ直接ニ是等ノ條例ヲ見テ定メタモノデアアリマセス、條例ヲ發スルノ權ト其

範圍、效力等ハ其權ヲ與フルノ法律ニテ定マルベキモノデアリマス、又尙ホ茲ニ一ツ申述ベナケレバナラヌ事ガアル

以上ノ三種ノ命令ノ外ニ詔勅ト云フ君主ノ意思ノ發表ガアリマス、之ハ憲法上如何ナル事ヲ詔トシ又ハ勅トシテ發スベキカト云フコトハ限定シテアリマセヌ、唯古來ヨリノ慣例ニ就テ見レバ國ノ大事ヲ人民ニ公布スルトキハ詔書ヲ以テスル尋常ノ事ニハ勅書ヲ以テスルト云フ慣例ガアルノデアリマス、君主ノ大權ヲ行フニ當ツテ、憲法ノ條項ニ特別ノ形式ヲ定メザル事ニ付テハ、詔勅ノ形式ニテ發表スルモ妨ナイノデアリマス、而シテ國務ニ關スル詔勅ニハ命令ト同ジ様ニ國務大臣ノ副署ヲ要スルコトモ憲法第五十五條ニ見エテ居リマス

條約

第六章 條約

條約ト法律命令トノ關係ノ點ノミガ實際ニ必要デアルカラ、之ノミヲ一言シテ置キマス、條約論ハ種々學說ガアルカラ斷定シ難イノデアアルガ、單純ニ一箇ノ私見ヲノミ述ベテ置キマス

條約ハ國ト國トノ約束デアアルカラ人民相互ノ約束デアリマセヌ、條約ノ效力ハ

相手方ノ國家、政府其モノヲ束縛スルノデアアル、人民各個人ガ直接ニ之ニ依ツテ權利ヲ得、義務ヲ負フモノデアリマセヌ、法律命令ハ人民ニ向ツテ權力ヲ以テ權利義務ノ關係ヲ定ムルモノデアリマス、茲ニ於テ條約ノ效力ト法令ノ效力トハ異ルモノデアアル、相手方ヲ異ニシテ居ルト云フ事ガ明瞭デアアル、國ト國トノ關係ハ條約ニテ定マル、國ト個人トノ關係ハ法令ニテ定マル、故ニ法令ヲ以テ外國ニ對スル關係ヲ動スコトヲ得ズ、條約ヲ以テ國家ト人民トノ關係ヲ直接ニ動スコトヲ得ザルノデアアル、之ガ條約ノ性質デアリマス、併シ實際問題トシテ疑ヲ懷ク者ハ條約ヲ締結シタルトキハ其條約ヲ國內ニ執行セントスルニ於テ條約ガ人民ニ直接ノ效力ナシトスレバ、甚ダ不便デアアルデハナイカト疑フ者ガアリマス、併シ法理上條約ヲ履行スルガ爲メニ國ノ法律命令ヲ發スベキノデアリマス、條約ヲ以テ法令ニ代フルコトヲ得マセヌ、若シモ外國ニ對シテ或義務ヲ負ヒ其義務ヲ行フガ爲メ新ナル法律案ヲ國會ニ提出シタルトキニ國會デ否決スルカモ知レマセヌ、其場合ニハ政治上甚ダ困難デアアル、併シ政治上困難デアルト云フノミデアツテ法理上困難ナルガ故ニ條約ノ性質ガ變更スベシト云フコトハナイノデアアル、斯ノ如キ場合ハ恰モ

一私人ガ朋友ニ向ツテ自己ノ力ニ餘ル約束ヲ爲シ、履行スル實力ナクシテ困難スルト同ジコトデアリマス、唯普通政治家ノ議論トシテハ此困難ヲ避クルガ爲メニ條約ハ法律デアアル、故ニ外國ノ條約ハ當然ニ國民ニ向ツテ立法事項ヲ定メ得ルノデアルト説ク者ガ多イノデアリマス、之ハ論理上我憲法ノ解釋トシテ認メ得ベキ根據ガナイノデアルト云フコトヲ一言シテ置キマス、又條約ヲ締結スルハ君主ノ大權デアツテ、如何ナル事ハ條約トシテ締結シ得ベキカノ問題ハ我輩ハ何事ニテモ自由ガアルト見テ居リマス、或人ハ憲法上ノ立法事項ハ條約ヲ以テ定ムルコトヲ得ズト云フ者ガアルガ、之ハ誤解デアリマス、外國ニ向ツテ何事ヲ約スルモ自由デアアル、憲法ノ規定ハ國內ニ於テ法律命令ヲ發スル場合ニ於ケル制限ヲ定メタルモノデアアル、併シナガラ政略論トシテ立法事項ヲ條約ニテ定メタルトキハ、其條約上ノ義務ヲ履行セントスルトキハ議會ノ協賛ヲ經テ更ニ法律ヲ作ラネバナラスト云フ困難ガアルト云フニ過ギナイノデアリマス、其他條約ニ付テ種々學說ガアリマスケレドモ一々披露スル暇ガアリマセセ、簡單ナガラ條約ト法律トノ關係ハ略ボ之デ御分リデアラウト思ヒマス

第七章 豫算

豫算ハ國家ノ會計ノ見積計算デアリマス、國家ノ歳入歳出ハ總テ豫算ヲ以テ議會ノ協賛ヲ經ベキ旨カ憲法ニ明言シテアリマス、故ニ豫算ハ議會ノ協賛ヲ經テ定ムル所ノ會計ノ見積計算デアリマス、豫算ハ文字ノ通り事實ノ豫想デアツテ法則デハアリマセス、法則トハ行爲ノ標準ヲ示スモノデアリマス、豫算ハ未來ノ事實ヲ豫見スルモノデアリマス、故ニ本來ノ性質上法則トハ異ツテ居リマス、何カ故ニ豫算ヲ設クルカハ財政上ノ理由モアリ亦政治上ノ理由モアリマス、凡ソ大小ニ拘ラス經濟ノ方法トシテ出納ノ豫算ヲ設クルコトハ、財政ヲ整理スルニ必要ノ方法デアアル、故ニ國家ノ財政上豫算ナルモノ、必要ナルハ言フヲ竣タヌノデアリマス、又立憲政體ニ於テ特ニ豫算ニ重ヲ置キ議會ノ議決ヲ經テ之ヲ確定スルト云フコトハ政治上ノ意味ノアルコトデアリマス、併シナガラ法律命令ノ範圍内ニ於テ如何ナル程度ニ於テ行政ヲ行フカニ付テハ金錢ノ問題ガ極テ大切デアアル、豫算ヲ設ケ之ニ由リテ行政セシムルコトガ間接ニハ行政其モノヲ監督スル便法トナルノデアリマス、故ニ豫算ヲ定メ議會ノ議ヲ經テ之ヲ以テ行政ノ準則ノ一ツトナス所以デア

アリマス

豫算ノ性質ニ就テ一言シマス、豫算夫レ自身ハ法律命令トハ異ツテ居ツテ法則ノ力アルモノデアリマセヌ、唯明年度ニハ國庫ニ幾何ノ金ガ在ル、幾何ノ金ヲ支出セザルベカラザルモノデアラウカト云フ事實ノ想像ニ過ギナイノデアリマス、併シナガラ會計法ト云フ特別ノ法律ガアリ會計法ガ行政官ニ對シ豫算ニ依テ會計ヲ取扱フベシト命ズルカラ會計法ノ效力ニ依ツテ間接ニ豫算ガ行政官ノ行爲ヲ束縛スル力ヲ有スルノデアリマス、此事ヲ誤解シテ豫算其モノガ獨立ノカトシテ法律ト同ジ效力ヲ有スルモノト見ルハ誤デアリマス、恰モ先回ニ述ベタル通り、條約ト云フモノハ外國ニ對スル約束デアル、人民ヲ束縛スル當然ノ力ガナキモノデアルガ、唯若シモ法律ガ條約ニ依ツテ處分スベキコトヲ規定シタル場合ニハ法律ノカトシテ間接ニ條約ハ人ノ權利義務ノ法則タルト同ジ働ヲ爲スコトガアリマス、例バ民法ノ第二條ノ規定ノ如キデアル

豫算ノ性質ニ付テハ外國ノ教科書ニハ種々ナル説明ガ見エテ居リマス、或ハ之ハ國會ガ政府ニ對シテ國庫金ノ出納ヲ委託スルノ全權委任狀デアルト説ク者モア

ル、併シナガラ此議論ハ形容ノ詞トシテ巧ナルノミデアツテ、法理論トシテ正當ナル解釋デアリマセヌ、國庫ノ金ハ議會ノ金デアリマセヌ、議會ガ主人デアツテ自己ノ金錢ノ出納ヲ雇人ニ委任スル事トハマルデ事態ヲ異ニシテ居リマス、或ハ又豫算ハ法律デアルト云フ説明モアリマス、併シ之ハ前ニ述ベタル理由ニテ誤解タルハ明デアリマセウ、蓋歐羅巴諸國ニテハ何事ニテモ議會ノ議決ヲ經タルモノハ法律ト名ケル慣例ガアルカラ、豫算ハ法律ナリト云フコトモアリマス、併シ形式ハ法律デアアルガ實質ハ法則ニアラズ、法則タル働ヲ當然ニ有スルモノデアリマセヌ、我憲法ニテハ形式ニ於テモ豫算ヲ以テ法律ナリトハシテ居リマセヌ、故ニ此論ハ外國ニ於テ或ハ主張シ得ベキモ我憲法論トシテハ不當デアリマス、要スルニ我憲法上豫算ノ性質ハ會計法ノ規定ニ依ツテ行政ヲ監督スル方法トシテ存在スルモノデアルト見ルベキデアリマス、而シテ行政ハ君主ノ大權ヲ以テ監督スルモノデアアルカラ、君主ハ行政ヲ監督スルノ方法手段トシテ豫算ヲ設クルモノト見ルノデアリマス、政治上ノ意味ニテハ議會ガ政府ヲ監督スル一ツノ手段デアルトモ見ラレマスケレドモ之ハ政治論トシテノ説明デアアル、法理關係ニ於テハ政府、行政

官ヲ監督スル者ハ議會ニアラズ君主デアアルカラ、君主ガ之ヲ監督スルノ手段デア
 ルト云ハナケレバナリマセヌ、議會ガ豫算ヲ議定スル議定權ノ範圍制限ニ付テハ
 既ニ議會ノ權限ノ章ニ述ベテ置イタト思ヒマスカラ之ヲ參照セラレンコトヲ請
 ヒマス、前後ノ説明相補充シテ豫算ノ性質ヲ知ルベキモノデアリマス、
 豫算ハ法律命令ニアラズシテ訓令ノ性質ノモノデアアル、訓令トハ一般人民ニ對ス
 ル命令ニアラズシテ特別服從關係ニ在ル者即チ官吏ニ對シテ監督權ニ依ツテ行
 ハル、ノ命令デアリマス、一般人民ハ豫算ニ依ツテ權利ヲ得又ハ義務ヲ負フモノ
 デハアリマセヌ、唯行政官ハ法律命令ニ準據スベキノミナラズ又豫算ニ於テモ準
 據セザルベカラザルノデアアル、豫算ハ行政内部ニ於テ準則タル效力アルニ止ルノ
 デアリマス、

豫算ハ不分割ノモノデアアル、總テノ歳出入ハ一括シテ豫算トシ之ヲ定ムルモノデ
 アツテ、數多ノ豫算ガ箇々別々ニ存在スベキモノデアアリマセヌ、但豫算ハ會計法
 ノ規定ニ依リ款及項ニ分チテ之ヲ編制シ議會ノ議決ニ付スルノデアリマス、議會
 ノ議決ハ款項ニ依ツテ可否ヲ決セラレテアルモノデアアルカラ、行政官ガ實際ニ豫

算ヲ執行スルニハ款及項ヲ基礎トシテ之ヲ動スコトヲ得ザルモノデアリマス、款
 項ヲ彼レ此レ流用スルハ議會ノ議決ニ背クコトデアリマス、豫算ノ目的ニ反スル
 コトデアリマス、故ニ款項ハ動スベカラザルモノトナツテ居リマス、

豫算ノ效力ハ歳入ニ付テハ稍薄弱デアリマス、性質上明年度ニ幾何ノ歳入アルカ
 ハ純粹ニ事實ノ見積デアアルカラ、豫算ヲ以テ事實ヲ左右スルコトハ出來能ハザル
 ノデアリマス、併シ歳入ヲ見積ラザレバ歳出ヲ定ムルコトガ出來ヌカラ歳入豫算
 ヲモ併セテ編制セザルベカラザルノデアアル、我豫算ノ重點ハ歳出ニ在ルノデアリ
 マス、歳出ハ政府ノ見込ニテ如何ナル金額ニテモ支出シ能フノデアアルカラ、之ヲ制
 限スル爲メニ豫算ヲ設クルノデアリマス、歳出豫算ノ效力ハ其目的ニ對シテ金錢
 ヲ支出シ得ベキ最高限ヲ示スモノデアアル、必ズ其金額ヲ支出スベキモノト命ズル
 意味デアアリマセヌ、

茲ニ豫算ト法令トノ兩立セザル場合若ハ國家緊急ノ必要アツテ豫算ニ依ル能ハ
 ザル場合ハ如何ニスベキカノ問題ヲ説明シテ置キマセウ、法令ヲ執行セントスル
 トキニハ豫算金額ニテハ爲シ能ハザル事實ガ生ズルコトガアルデアラウ、此場合

ニハ如何ニスベキカ、行政ノ官吏タル地位ト大權ノ地位トニ依ツテ區別シテ考ヘ
 ナケレバナリマセヌ、普通ノ行政官トシテハ豫算ニ束縛セラレテ居リマス、故ニ法
 令ノ執行ニ必要デアルカラト云フ自己單獨ノ解釋ニテ豫算ニ超過スルコトハ權
 限ノ許サマル所デアリマス、併シナガラ君主大權ノ方面ヨリ論ズレバ豫算ハ法令
 ヲ執行スル爲メノ從タル方法デアル、故ニ法令ノ執行ノ爲メニ豫算ガ不十分デア
 ルトキハ、豫算外ニ支出ヲ爲スコトヲ必要トスル場合ガアリマス、憲法ハ此事ヲ豫
 見シテ或條件ノ下ニ許シテ居リマス、(憲法第六項四)此場合ニ政府ガ豫算ノ款項ニ超過シ
 又ハ豫算外ノ支出ヲ爲シタルトキハ、後ニ帝國議會ニ提出シテ承諾ヲ求ムベキコ
 ト、ナツテ居リマス、又通常ノ豫算外支出ニテ緊急ノ必要ニ應ズル能ハザルトキ
 ハ、更ニ憲法第七十條ニ依ツテ財政上ノ緊急處分ヲ爲ス場合ガアリマス、之ヲ今一
 一説明スル暇ハアリマセヌカラ條文ヲ讀ンデ解釋セラレンコトヲ希望シマス、大
 體前ニ述ベタル緊急勅令ト同ジ性質ノモノデアル、唯普通ノ緊急勅令ハ法律ノ不
 備ヲ補フノデアル、第七十條ノ緊急處分ハ豫算ノ不備ヲ補フノデアル、豫算外支出
 及財政上ノ緊急處分ヲ議會ニ提出シテ承諾ヲ請ヒタル場合ニ、議會ガ承諾ヲセザ

ルトキハ如何ナル結果トナルカ、其處分ヲ既往ニ遡ツテ無効タラシムルモノデア
 アリマセヌ、唯承諾ヲ得タルトキハ恰モ初ヨリ豫算ニ載セテアリシカノ如ク取扱
 ハレ、從テ會計検査ニ對スル行政官ノ責任ガ輕クナルノデアリマス、若シモ承諾ヲ
 得ザリシ場合ニハ會計検査院ニ對シ又ハ議會ニ決算ヲ報告スル場合ニ故ラニ行
 政官カ其緊急已ムヲ得ザリシ場合ヲ陳辯シテ豫算ニ違ヒタルノ責任ヲ明ニセザ
 ルベカラザルノデアリマス、處分其モノヲ根本ヨリ無効ナラシムルモノデアアリ
 マセヌ

豫算ハ會計ノ基礎デアル、豫算ニ依ツテ出納ヲ行ヒ、後ニ現計ノ決算ヲ爲シ之ヲ檢
 査院ニ於テ検査シ上奏ヲシタ後ニ議會ニ提出シテ報告スルモノトナツテ居リマ
 ス、是等ノ細目ニ付テハ時間ガナイカラ説明ヲ省イテ置キマス、會計検査ト云フコ
 トハ要スルニ行政官ノ會計上ノ取扱ガ法令ニ違ハザリシヤ、豫算ニ違ハザリシヤ
 又果シテ必要ニシテ適當ナリシヤ、此三ツノ點ヲ審査スルモノデアリマス、検査院
 ハ此點ヲ審査シ意見ヲ附シテ上奏スルノデアル、上奏シタル後君主ハ不當ト考ヘ
 ルナラバ行政官ノ責任ヲ問フデアリマセウ、併シ之ハ大權ノ行動デアツテ會計檢

查院其モノガ直接ニ行フ権限デハアリマセヌ

司法權

第八章 司法權

統治權ノ作用ハ大權、立法權及司法權ノ三ツトナス、此三ツノ働ヲ説明スルコトニ依ツテ此編ノ概要ヲ盡スノデアアル、司法權ノ何タルヤニ就テ概略ノ説明ヲ附ケ加ヘテ置キマス

司法權ノ機關ハ裁判所デアアル、之ハ前ニ述ベテアリマス、此章ニハ司法權ハ何デア
ルカ、其實質ト其形式トヲ説明スル必要ガアリマス、憲法ノ第五十七條ニ司法權ハ
天皇ノ名ニ於テ法律ニ依リ裁判所之ヲ行フトアリマス、天皇ノ名ニ於テト云フハ
君主ハ大權トシテ自ラ直接ニ司法權ヲ行使セズ、裁判所ト云ヘル機關ヲ通ジテ行
ハシムルノ意義デアリマス、又一方ニハ司法權ハ裁判所ノ權力ニアラズ、天皇ノ權
力タルコトヲモ示シテ居ルノデアリマス、法律ニ依ルト云フコトハ裁判ト云フ方
法、形式、手續ハ立法事項トシテ議會ノ議ヲ經タル法律ヲ以テ定ムベク、大權命令ヲ
以テ左右スルコトヲ爲サルヲ意味スルノデアリマス、裁判スルニ適用セララルル
法則ハ法律ノミデアアル命令ハナイ、併シナガラ裁判ノ方法、手續具體的ニ云ヘハ裁

判所構成法トカ民事、刑事ノ訴訟法トカ云フモノハ勅令ヲ以テ定ムルコトヲ得ズ
必ズ法律ヲ以テスベキノ意味デアリマス、此趣意ハ裁判ノ獨立ヲ保護スルノデア
ル、專制ノ時代ニハ君主ガ裁判ニ干涉ヲスル弊ガアツタカラ、法律ヲ以テスルニア
ラザレハ君主ノ命令權ヲ以テハ裁判ヲ左右スルコトハ出來スト云フ擔保ヲ示シ
タルモノデアリマス

司法權トハ何デアアルカ、憲法ニハ定義ガ明言シテハアリマセヌ、併シ憲法以前ヨリ
ノ觀念ヲ推シ之ヲ論ズルトキハ民事、刑事ノ事件ヲ裁判ト云フ形式ニテ裁決スル
國權ノ行動ヲ指シテ云ヘルモノト解スルガ穩當デアリマス、司法權ノ實質ハ民事
刑事デ其形式ハ裁判デアアル、以テ立法權及行政權ノ働ト區別スベキノデアリマ
ス、刑事ト云フハ刑罰ヲ適用スベキノ事件デアアル、民事ト云フハ私法上ノ事件デア
素ヨリ私法ト云フ觀念ガ不確定デアルトキハ之ガ説明トハナラナイノデアリマ
ス、併シ我輩ガ斯ク説明スルハ此講義ノ初ニ説明セル私法ノ觀念ヲ以テ斯様ニ述
ブルノデアアル、故ニ前ニ述ベタ私法ノ説明ト照シ合セテ此解釋トナスベキノデ
アリマス、或ハ之ヲ個人間ノ事件デアルト云ヒ或ハ之ヲ私權ノ争ノ事件デアルト

モ云ヒマス、併シ相手方ガ個人デアルト公ノ團體デアルトヲ問ハズ、又争ノ目的ガ私權デアルト否トヲ問ハズ、權力關係ニアラザル平等關係ニ於ケル法律關係ノ問題ハ總テ廣キ民事ノ觀念ノ中ニ入ルモノデアルト見テ居リマス、司法權ノ實質ハ斯ノ如ク民事、刑事デアアル、併シナガラ現行ノ裁判所構成法及訴訟法等ニ依テ見レバ民事、刑事ノ外ニ裁判所ハ公法上ノ訴訟ヲモ管轄シテ居リマス、例バ衆議院議員ノ選舉訴訟ノ如キデアアル、併シ之ハ司法權ト云フ當然ノ範圍ニ屬スルニアラズシテ、特別法ノ特別規定デアツテ便宜上司法裁判所ノ管轄ニ屬セシメタルモノデアリマス、當然ノ司法權ノ範圍デアアリマセヌ、又裁判所ハ非訟事件ヲモ取扱ヒマス併シ非訟事件ハ性質上ハ行政ノ事務ト異ルコトナキノデアアル、唯便宜上獨立ノ裁判官ヲシテ取扱ハシムルコトガ便宜デアアルカラ之ヲ特別法文ニテ管轄セシメタルモノデアリマス、司法權ト云フ當然ノ實質ノモノデアアリマセヌ、非訟事件ハ御承知ノ通、登記事務ノ如キ事デアアル、土地ノ登記ハ裁判所デ扱ヒ身分ノ登記即チ戸籍ハ行政廳デ扱ツテ居リマス、性質上ニツノモノガ異ルコトハナイノデアアル、皆便宜ノ問題ニ外ナラヌノデアリマス、故ニ例バ公法上ノ訴訟或ハ非訟事件ノ如キモ

ノヲ裁判所ノ管轄ヨリ除キ去リタレバトテ、憲法上ノ規定ニハ少シモ違犯スル所ナキノデアアル、之ニ反シ民事若ハ刑事ヲ裁判所ノ管轄ヨリ除キ、行政官ノ手ニ移シタナラバ憲法ノ規定ニ反スルノデアアル、之ニ依ツテ司法權ノ實質上ノ意義モ自ラ知ラル、デアリマセウ

司法權行動ノ形式ハ裁判デアアル、裁判トハ何デアアルカ、私ノ解釋ニテハ事件ノ當事者ガ法律上ノ權利トシテ、其事件ノ處分ニ參與スル形式ヲ謂ヘルモノデアルト解シマス、之ガ裁判ノ裁判タリ行政ノ處分ト異ル要點デアルト認メマス、普通ノ解釋ニテハ裁判ト云フハ争ヲ仲裁決定スルコトデアルト云ヒマスガ、多クノ場合ニハ當事者各反對ノ主張アツテ相争フガ爲メ訴訟ヲ提起スルノデアアルカラ實際ニハ大多數ノ事件ハ争ヒ喧嘩ト云フ範圍ニ屬シマス、併シナガラ訴訟ハ必ズシモ當事者雙方ノ意見ノ衝突ヲ要件トハシテ居リマセヌ、當事者各權利ニ付キ一致シテ居ルナレドモ、將來ニ向テ此權利關係ヲ確定シテ動かザルモノトナサント欲スル意味ニテ、法律關係ノ單ニ確認ヲ認ムル爲メノ訴訟モアリマス、或ハ又土地ノ境界ヲ定ムルトカ、金額ノ多少ヲ決定スルトカ云フガ如キ、必ズシモ當事者ノ反對主張ア

ルニアラザレドモ公平ナル裁判官ノ見込ニテ定メテ賞フコトヲ要求スル爲メノ事件モアリマス、故ニ訴訟ヲ裁判スルニハ必ズ争ノ仲裁決定トノミ見ルハ不當デアル、且又争ヲ裁斷スルコトハ行政ノ處分ニ其例極テ多イコトデアアル、警察官ナドノ仕事ハ多ク喧嘩ノ仲裁ガ常ノ事デアリマス、故ニ行政處分ト司法裁判トノ異ル點ヲ争フト云フコトニ著眼シテ定ムルハ當ヲ得マセヌ、唯司法權行動ノ特色トスル所ハ之ニ依ツテ法律ノ適用ヲ受クベキ當事者ガ法律上權利トシテ國家ノ權力ノ行動ニ參與スルコトヲ要件トスルコトニ在ルノデアリマス、裁判ニハ當事者ガ權利トシテ之ニ參與スルコトヲ要件トシテ居リマス、行政ノ處分ニ付テハ參考ノ爲ニ本人ノ意見ヲ聞クコトモアルデアラウ、併シナガラ權利トシテ行爲ノ處分其モノニ關係セシムルモノデハナイノデアアル、行政官ノ一方面的ノ手續ニテ處分スルノデアアル、之ガ行政處分デアアル、裁判官ハ如何ニ明々白々タル事件デアツテモ當事者ノ法律上ノ形式ヲ履ンダル參與ナクシテハ司法權ヲ行フコトガ出來ヌノデアリマス、當事者ノ參與ヲ國權行動ノ要件トスルト云フ點ガ司法裁判ノ特色デア
 ル、行政處分ト異ル所以デアリマス、行政裁判ハ裁判タル形式ニ於テハ司法權ノ行

動下同ジデアアルガ其實質ヲ異ニスルノデアリマス、少シ言葉ガ、不十分デアツタカモ知レマセヌガ、尙ホ趣意ヲ酌テ了解セラレシコトヲ希望シマス、
 終ニ司法權ノ獨立ト云フ事ニ付テ一言シテ置キマセウ、司法權ノ獨立ハ元來政治上ノ言葉デ、之ヲ法律上ノ關係ニ説明スレバ、裁判官ガ事件ヲ判斷スルニ付テハ自己自由ノ法律ノ解釋ヲ以テスルモノデアツテ、他ノ訓令ヲ受ケズト云フコトニ外ナラヌノデアリマス、裁判官ノ職ヲ終身トスルトカ或ハ其任免黜陟ヲ鄭重ニスルトカ云フガ如キハ此法律解釋ノ自由獨立ナルコトヲ擔保センカ爲メノ制度デアリマス、又之ガ行政官ノ地位ト異ル所デアアル、元來行政官ハ自己獨立ノ法律解釋ナルコトヲ有スベカラザルモノデアアル、上官ノ訓令ヲ以テ束縛セラレテ其指揮監督ノ下ニ働クベキモノデアアル、期スル所大權ノ訓令監督ヲ以テ之ヲ左右シ得ベキモノデアリマス、行政官ハ獨立ト云フコトハアリマセヌ、上官ト下官トガ法律ノ解釋ヲ異ニスレバ上官ノ監督權ニテ下官ノ見解ヲ束縛スルモノデアリマス、之ニ依ツテ行政ノ統一ガ保タレテアルノデアアル、裁判官ハ之ト反對ノ地位ニ在ル、外部ヨリノ訓令ヲ受ケテ法律ノ解釋ヲ左右セザルト云フコトガ獨立タル所以デアリマス

第九章 行政

司法權ノ獨立ト云フコトハ法理上ノ意味ハ此點ニ止ルノデアリマス
 憲法ノ説明ハ統治ノ主體客體機關及作用此四ツヲ以テ完結シテ居リマス然レド
 モ立法大權司法ノ三ツノ權力ノ働ハ憲法上ノ國權行動ノ形式ガアリマス之ヲ説
 明セザルハ不備デアルカノ如ク思ハル、人モアラウ故ニ茲ニ行政ノ觀念ヲ示シ
 前ニ述ベタル三ツノ權力トノ關係ヲ一言シテ置キマス
 行政トハ官府ニ依ツテ立法權及大權ヲ執行スルノ國權行動ノ方面ヲ指ス言葉デ
 アリマス、立法司法大權ノ外ニ憲法上第四ノ統治權作用トシテ行政ナルモノ、ア
 ルノデハナクシテ大權及立法權ガ官府ヲ通ジテ人民ニ働ク國權ノ形式ヲ總稱ス
 ル言葉デアリマス、故ニ行政トハ人權及法律ノ範圍内ニ於テ國家ノ目的ヲ達スル
 爲メノ官府ノ職權ノ發動デアルト觀テ宜イノデアル、行政ノ觀念ヲ詳シク説クガ
 此處ノ目的デハアリマセヌ、併シナガラ憲法ヨリ行政法ノ研究ニ移ル關係ヲ明ニ
 知ルコトガ必要デアル、行政法ハ憲法ノ細目ヲ説明スルモノト考フルハ誤解デア
 リマス、之ハ別ノ方面ノ研究デアル、憲法上統治權ノ働ハ大權トシテ現レ、立法權司

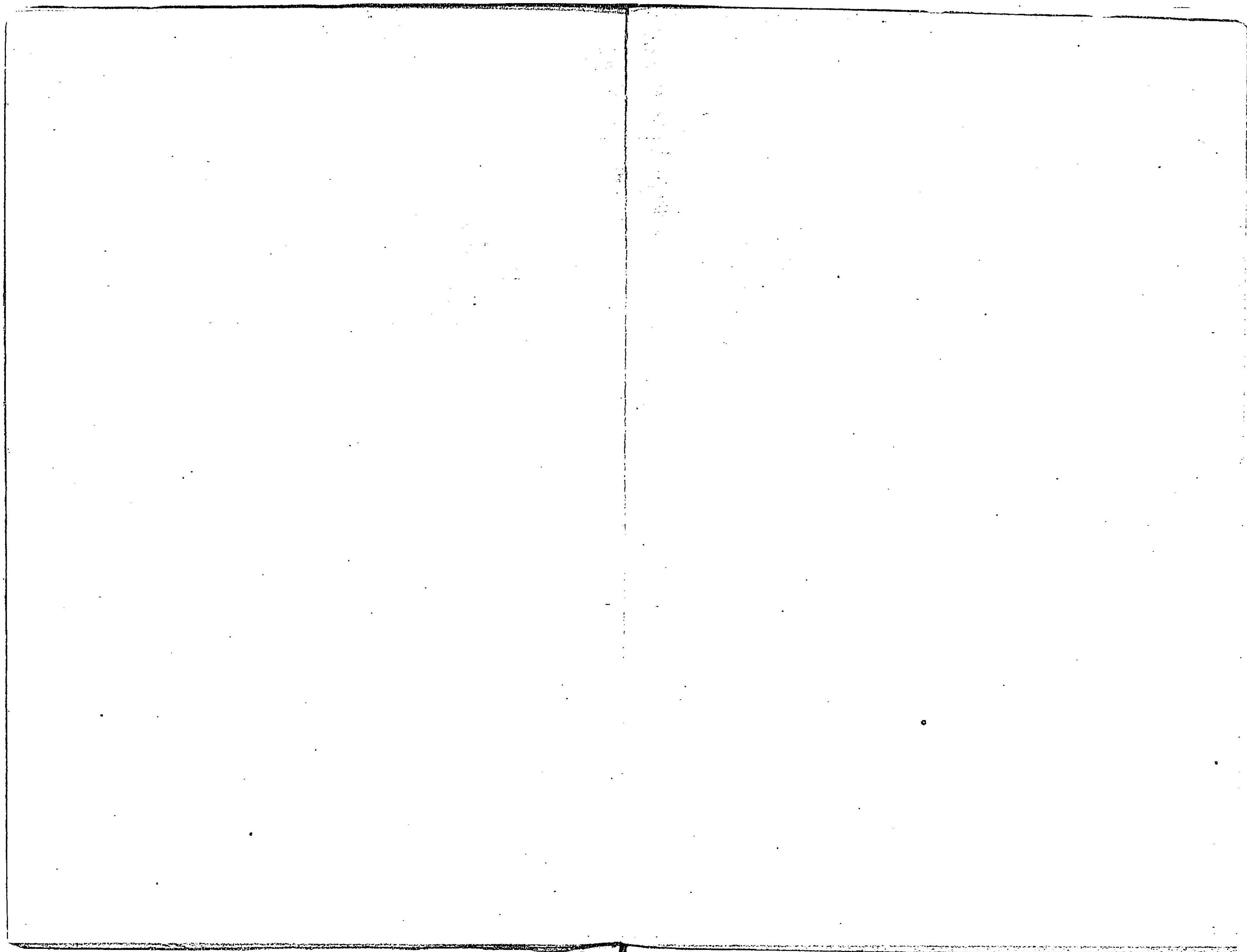
法權トシテ現ル、ノデアツテ而シテ立法權及大權ガ法律勅令ヲ作り官府ヲ設ケ
 官府ノ權限ヲ定メ、各成立シタル官府及其他ノ行政ノ機關ハ、大權及法律ニ依ツテ
 得タル權限ヲ外部ニ對シテ行フ、其權力關係ヲ實質トスルモノハ所謂行政法デア
 リマス、簡單ニ謂ヘバ行政トハ官府若ハ人體ニ依ツテ行ハル、所ノ國權ノ行動デ
 アル、行政法ハ官府若ハ人體ヲ通ジテ國家ト人民トノ間ニ成立スル法律關係ヲ研
 究スルノ法學デアル、國家ト人民ト官府若ハ人體ト云フ媒介者ナクシテ直接ニ對
 峙シタル關係ヲ論ズルハ憲法ノ範圍ニ屬スルノデアリマス、言葉ヲ換ヘテ云ヘバ
 官府及人體ナケレバ嚴正ニ謂フ行政ト云フコトハナイノデアリマス、此簡單ナル
 説明ニ依ツテ憲法ト行政法ノ聯絡ヲ明ニ知ルコトガ必要デアル、之ヲ以テ憲法ノ
 説明ノ大體ヲ終ツタモノトシマス

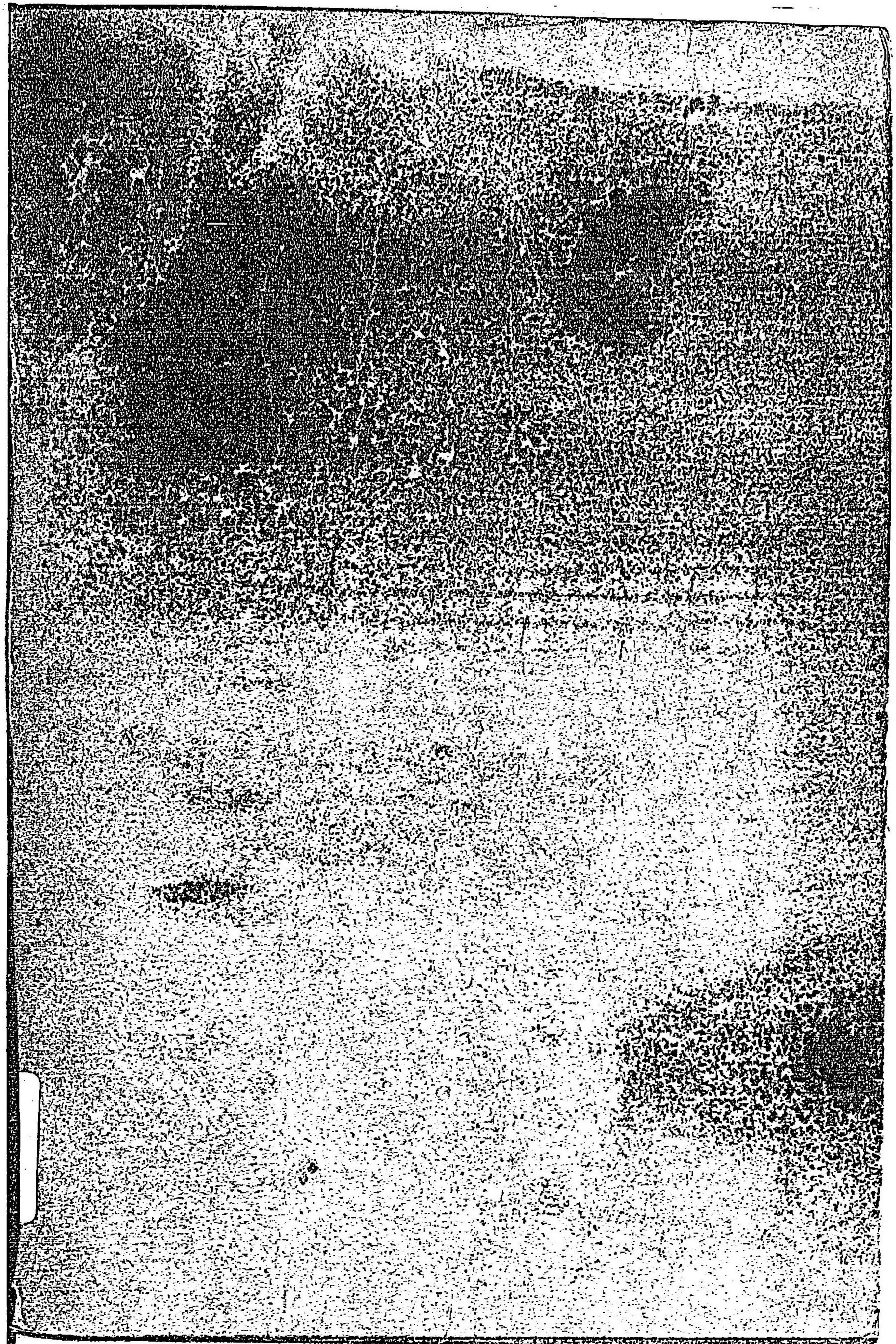
憲法(完結)

2320
98

35911







帝國議會ハ立法及豫算ノコトヲ議決スルノ憲法上ノ機關デアリマス、國會ノ制度ハ實ハ我國固有ノモノニアラズシテ歐羅巴ノ制度ヲ移シタルモノデアルカラ之ヲ説クニ當ツテハ少シク歐羅巴ニ於ケル國會制度ノ來歴ヲ知ルコトガ必要デア
ル、故ニ我憲法上ノ國會ノ組織、地位、權限等ヲ説明スル前ニ此章ニ於テ國會制度ニ
關スル沿革的ノ説明ヲ大略與ヘテ置カウト思フ

歐羅巴ハ概シテ古來ヨリ國會制度ノ國デアアル、精キ歴史ハ茲ニ一言ニ述フル邊ガ
ナイカラ其大略ヲ示セバ、今ノ歐羅巴民族ノ祖先タル古ノゲルマン民族ノ部落ニ
於テ其政治ノ中心ハ民會デアリマス、當時ノ部落ハ極小ナル團體デアツテ民會ト
云フハ國民ノ總會デアリマス、後ニ久シキ年代ヲ經テ大民族組織ノ行ハル、時勢
ト爲リテモ政治ノ制度ノ中心ハ尙ホ常ニ國會ニ在ツタノデアアル、上代ノゲルマン
民族ニ於テモ既ニ君主ヲ戴イタルモノモアツタガ、其君主制度ノ初ハ民會ニテ公
ニ選舉シタル軍ノ大元帥タル者デアアル、兵馬ノ權ヲ統帥スル爲メニ民會ニテ選ビ
タル者ガ君主デアアル、後世ニ君主ハ世襲ト爲ツタナレドモ此來歴ハ常ニ彼レノ國
體トシテ失ハナカツタ、後ニ歐羅巴ニ民族ガ大國組織ヲ成セル時代ト爲ツテモ民

族ノ國王ハ實ハ貴族中ノ貴族デアツテ日本ノ皇位ニ對スルガ如キ關係トハ異ツ
テ居ル、此故ニ歐羅巴ノ中世封建時代ニ於テハ中央ノ權力ガ衰ヘテ貴族ガ地方ヲ
橫領シテ權力分レタル結果中央ノ君主ハ獨リ專ラニ政治ヲ行フコト能ハズシテ
諸侯豪族ヲ召ビ集メテ國事ヲ相談シタ、之ガ歐羅巴ノ中世ニ於ケル國會ノ性質デ
アル、歴史ニテ諸君ノ知ツテ居ラル、通リ歐羅巴中世ニ於テハ一地方ヲ領スル者
ガ貴族デアアル、國王ガ租稅ヲ課スルト云フトキニハ地方ノ豪族ヲ召集シテ其承諾
ヲ求メタルモノデアアル、之ガ毎年國會ヲ開クコトノ起リシ所以デアリマス、兵馬ノ
事租稅ノ事皆國會ニ諮ラネバナラス、之ハ今日ノ政治ノ狀態トハ越ヲ異ニシテ居
ツタノデアツテ、地方ノ豪族貴族ガ自ラ承諾シテ租稅ヲ納メ兵馬ヲ調フルト云フ
コトナクシテハ中央政府ハ單獨ニテハ何事ヲモ爲シ能ハザリシモノデアアルカラ
デアアル、此中世ノ國家ガ今日ノ國會制度ノ基ト爲ツテ居リマス
今日ノ立憲政體ハ英國ニ起ツタト云ヒマスガ、歷史上必ズシモ英國ノミガ國會制
度ヲ有ツテ居ツタ譯デハナイ、歐羅巴各國皆同ジ事デアアル、但佛蘭西ト英國トヲ較
ベテ見レバ佛國ニテハ中央ノ國王ノ權力ガ強クシテ貴族ノ權力ヲ能ク抑ヘ得テ