

始

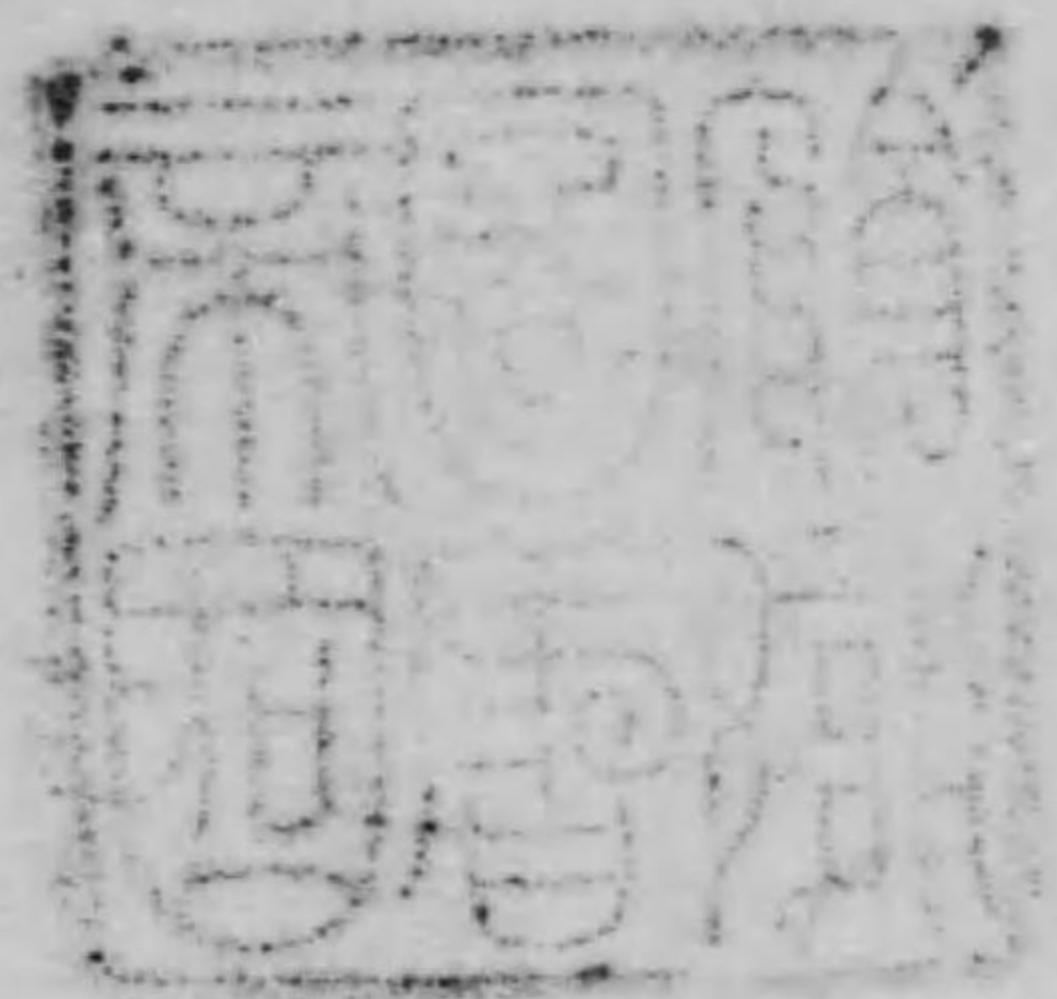


Auto
manuscript

法學博士 立作太郎講述

平時國際公法

大正十三年度講義



立 博士 講述

(非賣品)



際 公 法

完

大正十三年東大講義



14-771

平時國際公法 目次

第一章	國際法ノ定義	一
第二章	國際法ノ起源	一五
第三章	國際法ト國內法トノ關係	一九
第四章	國際法ノ主體	二五
第五章	國家ノ基本ノ權利義務	四四
第六章	國家ノ領土	六九
第七章	國家ノ領土ノ取得及喪失	一一三
第八章	國際地役	一三四
第九章	公海	一三八
第十章	海峽	一五六
第十一章	個人及國籍	一六七
第十二章	外國人ノ入國及追放	一七七
第十三章	犯罪人引渡	一八二

六

第十四章	國家ノ元首及外務大臣	一九七
第十五章	外交使節	二一五
第十六章	領事	二六五
第十七章	領事裁判及混合裁判	二八五
第十八章	外國ニ在ル軍隊及軍艦	三〇〇
第十九章	國際關係ノ維持及維持ノ方法	三一二
第二十章	國際法上ノ法規關係及國際法上ノ事實	三一六
第二十一章	國際條約	三二九
第二十二章	國際紛争平和的處理方法	三八一
第二十三章	國際紛争強制的處理方法	四一〇

平時國際公法 目次 終

平時國際公法

法學博士 立 作 太郎 講述



第一章 國際法ノ定義 (Platzmann's)

國際法トハ國際團體ニ屬スル國家相互ノ間ノ權利義務ヲ定ムル法則也
 此是義ヲ三部ニ分チテ説明ス
 國際法ハ法別ナリ
 一ニ於テハ諸文明國ノ間ノ關係ニ於テ各國家カ專奉セザルヘカラ
 一種ノ國家ノ行為ノ標準即チ法則ヲ存シ此法則ハ恰モ國內法ノ
 如ク權利義務ノ關係ヲ定ムルコト認メル新ノ如キ法則カ事實上存
 在セルコト一八一五年ノ維納會議又一八一八年ノウィグススシヤハ
 川ノ會議一八五六年ノ巴黎會議一八七八年ノ柏林會議一八八五年ノ

伯林會議一八九九年及一九〇七年ノ第一及第二ノ平和會議一八九〇年ヨリ一九〇九年ニ亘ル倫敦海峽法規會議等ニ於テ諸文明國ハ以テ認シタル所ニシテ諸文明國ハ之ヲ遵奉スヘキコトヲ認シ此法則ノ違反ヲ以テ自セラルル行為ヲナセル國家ハ其真ニ法則違反ニアラサルコトヲ詳解スルニアラサレハ自ラ其違反ヲ認メテ其違反ニ對スル救正ヲナスヲ常ニス此法則ハ實ニ吾人ノ國際法ノ名ニ依リ研究セントスル法則ナリトス吾人ニ取リテハ國際法カ法理哲學上ノ意義ニ於テ法(Law, Rechts, Recht)ト稱スルヲ得ルヤ否ヤハ實際上甚シク重要ノ問題ニアラス國際法カ國家間ノ權利義務ヲ定ムル標準トシテ実存スルコトノ認メラルルト云フノ事實アルヲ以テ是レリトナス然レトモ國際法カ法規ナルヤ否ヤノ問題ハ普通學者ノ重要視スル所ナルヲ以テ此問題ニ関シ一言セザレバ得ズ國際法カ法規ナルヤ否ヤノ問題ニ對スル各ハ偏ニ法規ノ定義如何ニ關スルモノナリ法ヲ以テ權力者カ服従者ニ對シテ與ラレ一服の命令トシ又ハ法規ノ要素トシテ國際法ニ於ケル如キ立法者裁判所及制裁ヲ要ストナサハ國際法

二

ハ法規ト云フヲ得サルヘシ但斯ノ如キ見解ハ現今ニ於ケル國內法ノ備フル所ノ要素ヲ備ヘサルモノハ法規ニアラズト獨斷スルモノナリ國際法カ其制裁ノ備ハラサルニ法規ト稱スルヲ得サルモノナリト論スルハ法理哲學ニ於テ必ス其根據ヲキニアラス法規ノ道徳ト異ナルハ制裁アルヲナリトナス論ハ如キハ廣ク行ハルモノナレハナリ然レトモ一ノ法則カ權利義務ノ標準タル法則トシテ存在シ得テ吾人ノ所謂法規トシテ存在シ得ルハ必スモ制裁即チ規則正シキ外部ノ強制ノ存在スルカ為ニアラス違反セル社會ニ於テハ權利義務ノ標準タル法規ノ實行セラルルハ之ヲ遵奉セラルヘカラストスル社會ノ一報ノ確信(Rechtliches Gewissen)又ハ(Fachliche Gewissen)ニ依ルモノニシテ外部ノ強制ニ待ツコト少キトス且現今ノ國內法ノ一部ニシテ制裁ノ要素ヲ缺クモノアリ(例ハ憲法第一條法規カ道徳又ハ國際禮讓(Quictas Functionis)等ト異ナルハ制裁ノ有無ニ據ルニアラズ法規ニ依リ權利及義務ヲ生シ而シテ權利者カ義務者ニ對シ之ニ遵行スヘキコトヲ能クマテ主張スルヲ正當ト認メラルルト云フ點ニアリ

三

△法規ト云フニ
一、法規ノ要素
二、法規ノ種類
三、法規ノ效力
△法規ト云フニ
一、法規ノ要素
二、法規ノ種類
三、法規ノ效力

且國際法ト雖モ全ク外部ノ裁判ヲ缺クモノニアラス一版ノ輿論違及
ニ依ル被害國ノ自助的行動及他國ノ被害國ニ對スル同情的援助的行
為ノ如キハ國際法ノ遵奉ニ尙スル一種ノ外部ノ裁判ヲ組成スルト云
フコトヲ得吾人ハ苟モ人格者ノ間ノ權利義務ノ標準タル一版の法則
ナラハ之ヲ法規ト呼フコトヲ得ヘシトナスヲ以テ國際法ヲ以テ法規
ノ一種トナスナリ
實際ヨリ見ルモ國際法ハ國家間ノ權利義務ヲ定ムル法則トシテ一版
ニ認メラレ國際ノ公文書ニ於テ法規ノ名ヲ以テ呼ハレ(Droit Public
- international) 且實際ニ於テ國內法ニ類比スヘキモノトシテ取扱ハルル
ヲ以テ便宜ノ點ヨリ言フモ之ヲ法規ノ一種トナスヲ可トス
國際法ノ存在ハ其最終ノ基礎ニ溯レハ人類ノ社交性ニ基クトナスヲ
得レトモ國際法ナル法規ハ全体トシテ發生シ且存在スル原因即チ國
際法ノ基本ノ何タルヤノ向ニ尙シテハ次ノ如ク答フルコトヲ得ヘシ
曰ク諸國人民ノ物質上及精神上ノ相互依賴的關係(Interdependence)

ニ基キ國家相互ノ間ニ絶對的ニ交涉ヲ爲シ得テ許受ノ國家カ相集リ
社會的生活ヲ爲スノ必要ヲ存レ且許多ノ國家カ社會的生活ヲ爲ス為
ニハ國家間ノ意思ノ限界ヲ是メ其權利義務ヲ定ムル法則ノ存在スル
ノ必要ヲ存スルノ事實ニ於テ國際法ノ基本ヲ求ムルヲ得ヘシト
第二 國際法ハ國家間ノ關係ヲ支配ス
國際法ハ國家間ノ諸交涉ニ關スル法則ナリ國家トハ一定ノ人民及一
定ノ土地ノ存在ヲ成立條件トシ國內法上統治權ノ主体トナリ國際法
上該法ノ權利義務ノ主体トナルモノナリ古ニ於テハ君主制ニ在リテ
ハ君主カ國內法上統治權ノ主体ニシテ兼テ國際法上ノ權利義務ノ主
體トナリトノ觀念行ハル現時ノ通常ノ思想ニ依レハ統治權ノ主体ニシ
テ兼テ國際法上權利義務ノ主体タル國家ハ一定ノ土地ニ居住シ單一
ノ主權即チ最高性ヲ有スル統治權ニ依リ先一セラルル人民ノ政治的
團體ニシテ永久的存在ノ性質ヲ有スルモノトナス茲ニ注意スヘキハ
國家ハ其統治ノ下ニ在ル人民各個ノ人格ヲ離ラテ法律上別個ノ人格
ヲ有シ從テ人民各個ノ意思及行為以外ニ國家ノ意思及行為ヲ存スル

コトナリ實際ニ於テ國家ノ意思及行為ヲ是ムルモノハ其概則タル自
然人又ハ自然人ノ集合ニ外ナラザルヲ以テ國家ナル法人格ハ自然人
ノ如ク責任ヲ負ヒ義務ヲ負フコトヲ得ヘク又權利ヲ有スルコトヲ得
ヘキナリ

國際法ノ主体即チ國際法上ノ權利義務ヲ有スルモノハ國家ナルヲ象
則トスト雖モ國家ニアラスシテ國際法ノ主体タルモノアリ交戰國
是ナリ交戰國トハ一國等ニ屬セル人民ノ一部カ一連ノ土地ノ占據
シ政治組織ヲ備ヘ該國家ノ政府ニ對シテ國際ノ戰爭ニ近似スル程度
ノ單獨狀態ヲ惹起シタル場合ニ認メラレタル一國國際法上ノ法人格
ニシテ國際法ハ實際ノ必要上國際法ノ主体カ國家ニ限ルト云フ原則
ニ對シテ特別ノ例外ヲ設ケ單獨ノ總統スル同單獨ニ屬スル關係ニ
於テ特ニ交戰國體ナル法人格ヲ認メ其單獨ニ屬スル事項ニ付キ檢モ
國家ノ如ク權利義務ヲ有スルヲ認ムルモノナリ
現今ノ國際法ハ國家ヲ以テ其主体トスルヲ原則トスルモノニシテ個
人ハ直接ニ國際法上ノ權利義務ヲ有スルコトナシ個人カ國際法上ノ

權利ヲ有スルカ如キ外觀アル場合ニ於テモ其莫ハ個人カ直接ニ國際
法上ノ權利ヲ有スルモノニアラスシテ其所屬國ノ國際法上ノ權利ノ
結果トシテ個人カ事實上ノ利益(法規上ノ利益ニ對ス)又ハ國內法上ノ
權利ヲ有スルニ至ルニ過キザルモノナリ

國家ノ元首及外交官ノ外國ニ於テ享有スル特權又ハ特別ノ資格ニ至
リテモ元首又ハ外交官タル個人ノ國際法上ノ權利ニアラスシテ國際
法ニ從ヒ共ニラレタル所ノ外國ノ國內法上ノ特權又ハ特別ノ資格ナ
リトス國際法ハ一國カ他國ノ元首又ハ外交官ニ對シ其國內法上ニ於
テ特權又ハ特別ノ資格ヲ認ムルノ國際法上ノ義務アリト定ムルニ過
キス此國際法上ノ義務ニ對スル國際法上ノ權利ハ元首又ハ外交官所
屬國ノ有ル所ニシテ其權利ノ内容ハ其國家ノ概則タル元首又ハ外
交官ニ對シテ外國ヲシテ國內法上ノ特權又ハ特別ノ資格ヲ認メシムル
ニアリ

外國ニ在レ個人カ條約ノ明文ニ依リ享有スル特別ノ權利モ其莫ハ條
約ニ依リ個人カ直接ニ有スル國際法上ノ權利ニアラス個人ノ有スル

モノハ條約ニ依リ享有ヲ担保セラレタル外國ノ國內法上ノ權利又ハ
事實上ノ利益ニ外ナラサルナリ條約ハ外國ニ負ハシムルニ其國ニ在
留スル外國人タル個人ニ特別ノ國內法上ノ權利又ハ事實上ノ利益ヲ
與フルト云フコトヲ内容トスル個人所屬國ニ對スル國際法上ノ義務ヲ
以テセルナリ斯ノ如ク個人ハ國際法上ノ權利義務ヲ有スルモノニ
アラズシテ國際法上ノ客體トシテ國家ノ國際法上ノ權利義務ノ目的
タルニ過キス

戰時ニ於テ交戰國ノ戰時禁制品ノ輸送又ハ封鎖侵蝕ニ從事スル中立
船ヲ拿捕沒收スルコトヲ認ムル國際法ノ規則ハ交戰國ト中立個人又
ハ中立船舶トノ間ノ直接ノ國際法上ノ權利義務ヲ是メタルモノニア
ラスシテ斯ノ如ク國際法ノ規則ハ交戰國ト中立國トノ關係ヲ定ムル
モノナリ交戰國カ自己ノ戰爭ノ目的ニ有害ナル中立個人又ハ中立船
船ノ一是ノ行為ヲ防遏スル為メ一是ノ範圍ノ強力的処置ヲ行フニ當
リ中立國カ平時ノ如ク自國船舶又ハ自國臣民ニ對スル國際法上ノ保
護權ニ基キ交戰國ニ對シ救済ヲ求ムルヲ得ヌシテ交戰國ノ一是ノ範

圍ノ強力的処置ヲ看過スルノ義務ヲ該交戰國ニ對シテ負フコトヲ是
ムルモノナリ故ニ國際法上ヨリ見レハ禁制品輸送又ハ封鎖侵蝕ノ端
合ニ於テモ國際法上ノ權利義務ノ關係ハ國家間ニ存在スルモノ
ニシテ個人カ權利又ハ義務ノ主体タルニアラス
個人ノ國際法上ノ權利義務ニ關シ個人ノ基本權又ハ人格權ノ故アリ
是等ノ説ハ人ハ如何ナル國ノ國籍ヲ有スルヤ否ト問ハス又全ク國籍ヲ
有セザルヤ否ヲ論ヒスシテ國際關係ニ於テ人タルノ資格ニ於テ專
重セラレザルヘカラサル一是ノ權利(即チ基本權)又ハ人格權ヲ有シ國
際法ニ之ヲ尊重セザルヘカラスト又而シテ此種ノ權利ハ之ヲ細別
セハ生存權自由財產等ノ保護ヲ受クル權係數ノ自由權交通及移住ノ
自由權ヲ含ムトナス然レトモ自然法ヲ認メサル以上ハ個人ノ法規上
ノ基本權ナルモノカ國際法上ノ國家ノ權利ヲ制限スルモノトシテ存
スルコトヲ認ムルヲ得サルナリ

第三 國際法ハ國際團體内ノ國家間ノ關係ヲ支配ス
現今ノ文明國家ハ其獨立(Independence)ヲ維持シテ其並立的生

存ノ必要上其間ニ相互依賴的關係 (Mutual dependence) ナリテ認メテ互ニ
有無ヲ交換シ又交通ヲ繼續シ相集マリテ國際團體ナル國家ヨリ成ル
所ノ社會ヲ組成ス國家ノ社會的生活ニ於テ社會ノ組成員タル國家間
ノ意思ノ限界ヲ定ム其權利義務ヲ定ムル法則ノ存在スルハ個個人
ノ社會的生活ニ於テ個人間ニ此種ノ法則ノ存在スルカ如キナリ國際
法ナル法則ハ教養ノ國家ヨリ成ル社會タル國際團體ノ存続ノ必要條
件ノ一トナリト云フコトヲ得而シテ現在ノ國際法ノ特色ハ國家相互ノ
意思ノ限界ヲ定ムルト同時ニ是等ノ國家ノ獨立及平等ヲ認ムルト云
フノ點ニアリ

現今ノ國際法ハ其起源ニ於テ歐洲内ニ生シタル國際團體ノ法規ニシ
テ其當初ハ歐洲國際法ノ名ヲ與ヘラレタリ後植民地ノ發達ニ一級
ノ通商交通ノ發達ニ由リ國際團體ノ範圍拡張セラルルハ五六百年巴里
條約ニ依リ土耳其カ此團體ノ利益ヲ受クヘキコトヲ明示的ニ承認セ
ラレ我國ハ耶穌教國以外ノ國ニシテ國際法ヲ遵奉スルノ意思及事實
上ノ能力ヲ備フルコトニ依リテ國際團體ノ一員タルヲ他國ヲシテ然

示的ニ承認セラレタル最初ノ例ヲ作り爾來耶穌教國ニアラサレハ國
際團體ニ加入スルヲ得ストノ說ハ衰フルニ至レリ
國際團體ノ範圍ニ付キニ個ノ極端說ヲ存ス弟一ノ說ハ國際團體ハ自
モ國家タルモノハ總テ之ヲ包含スヘク國際團體ノ法規タル國際法ハ
總テノ國家ニ對シテ行ハルヘキモノナリトナス弟二ノ之ニ正及對テ
ル說ハ國際團體ハ耶穌教の文明ヲ有スル國家ノミヲ含ミ國際法ハ此
種ノ文明ヲ有セサル國ニ對シテ行ハレストナス說ナリ
國際法ハ其起源ニ於テ耶穌教の文明ヲ有スル國ノ間ニ起リ而シテ十
九世紀ノ初メニ至ルマテハ耶穌教の文明國尙ニ於テノ三行ハレタル
ハ事實ナリト雖モ此法規ハ必スモ耶穌教ノ思想ヲ其基礎トスルモノ
ナリト認ムヘカラス且今日ニ於テハ我國カ國際團體ニ屬シ國際法ノ
充分ナル適用ヲ受クルコトハ何人モ爭フ能ハサル所ニシテ國際團體
ヲ以テ耶穌教の文明ヲ有スル國ニノミ限ルヘキモノトナスノ說ハ最
早孰ルヘカラサルコト明白ナリ然レトモ之カ及對ノ極端ニ出テ國際
團體ハ世界ノ總テノ國家ヲ含ミ如何ナレ國家ニモ國際法カ充分ニ適

用セラルヤキモトナスノ既ニ現行國際法ノ理論トシテハ概ルヘカ
ラサルモナリ現行國際法ノ充分ニ行ハルヘキ國家ノ間ニハ共通ナ
ル法律思想並ニ法規ノ相互的履行ノ條件ヲ存セサルヘカラサルモ
ナリ故ニ現行國際法ノ行ハルル國際團體ニ屬スレ國タルニハ三箇ノ
條件ヲ要ス

(一) 一定ノ程度ノ文明ヲ有シ國際法ノ原則ヲ理解スルニ足り又副
内ニ於テ秩序ヲ維持スルノ能力ヲ備ヘ加之國際團體内ノ他ノ國
家ト絶ヘス交通スル國家ナルコトヲ要ス

(二) 明示的又ハ默示的ニ國際法ヲ守ルノ意思ヲ表示セルコトヲ要
ス

(三) 國際團體内ノ國家カ明示的又ハ默示的ニ之ヲ國際團體ノ一員
トシテ承認セルコトヲ要ス諸ヲ換ヘテ云ハハ之ニ對シ國際法ノ
充分ナル適用ヲ認メタルコトヲ要ス

普通所謂國家ノ承認又ハ独立ノ承認ノ中ニハ一ノ政治團體ヲ國家ト
シテ承認スル意味ノ外ニ於テ上ニ述ベタル如キ國際團體ノ一員タル

ノ承認ノ意味ヲ包含スルナリ

之ヲ要スルニ國際團體内ノ國家トシテ國際法ノ充分ナル適用ヲ受ク
ル國家タルニハ其自身ニ於テ國際法ヲ遵奉スルノ意思及事實上ノ可
能性ヲ有シ且他ノ國家ニ依リテ國際法ノ充分ナル適用ヲ受クル主體
トシテ承認セラレタルコトヲ要ス而シテ斯ノ如キ條件ヲ備ヘタル國

家ノ範圍ハ事實上ニ於テ普通文明國ト稱セラルル國家ノ範圍ト略シ一
致スルヲ以テ實際上ヨリ云ハハ國際法ハ文明國ニ行ハルル法規ナリ
ト云ヒ得ヘキナリ

國際法ハ國際團體ニ屬スル國家間ノ法規ナリト云フト雖モ現今學者
間ニ行ハルル普通ノ思想ニ依レハ國際法ノ充分ナル適用ヲ受クルコ
トヲ認メラレサル國家モ必スモ全然國際法ノ適用ノ範圍外ニ立ツモ
ノニアラス文明ノ種類カ特異ナルニ依リ現行ノ國際法ノ原則ヲ絶対
ニ遵守スルノ意思ヲ有カ又ハ之ヲ充分ニ理解スル事實上ノ可能性ヲ
シト雖モ一種ノ文明ヲ有シ或程度ノ發達セル内部ノ制度及秩序ヲ有
スル國家ハ現今國際團體内ノ國家トシテ國際法ノ充分ナル適用ヲ認

メラレストスルモ国際法ノ一部ノ適用ヲ認メラレルナリ但是等ノ國
ニ適用セラレキ国際法ノ部分ニ付キ国際法学者間ニ議論分レタリ
野蠻ノ状態ニ在リテ全ク国際法ノ原則ヲ理解シ得ス且内部ノ秩序ヲ
故ク政治團體ニ對シテハ國際法ノ全ク適用ナキコト得テ一略一致ス
ル所ナリ是等ノ政治團體ニ對スル國際團體内ノ一國ノ關係ハ國際法
上ノ關係ニアラスシテ道德及暴力ノ外斯ノ如キ關係ヲ規律スルモ
ナシ斯ノ如キ政治團體ノ結ルル契約ハ國際法上ノ條約タル效果ヲ有
セス

○余ハ總テノ政治團體カ漸次國際法ノ充分ナル適用ヲ受ケル國家ト全
ク國際法ノ適用ヲ受ケザル政治團體トノニニ分レ其申商ニ位スル國
際法ノ適用ノ範圍ノ不明ナル國家ノ認メラレザルニ至ルヘク又全ク
國際法ノ適用ヲ受ケザル政治團體モ漸次減少スヘキモノト信ス
國際法ノ法則ハ國際團體内ノ諸國家ノ承認ニ依リテ成ルトスルヲ現
今ノ普通ノ記トナス是レ自然法記ヲ排シ成法記ヲ採ルモノナリ但國
際法ノ各規則ニ付キ國際團體内ノ總テノ國家カ明示的又ハ默示的ニ

承認ヲ為シタル明證ナケレハ各規則カ成立スル能ハスト云フヲ得ナ
ルナリ大多數ノ國家ノ明示的又ハ默示的ノ承認アル場合ニ於テハ実
カ上ノ地位ノ輕キテ教ノ國家ノ承認ヲナス意思ノ有無明白ナラザル
ニ拘ラス一概ノ承認アリト看做サレ又命令明ニ反對ヲナス少數ノ國
家アリトスルモ若シ及對國ニシテ其教ナク是等ノ國家ノ實力上ノ
地位ノ輕キトキハ國際團體ノ全体ノ上ヨリ見レハ其及對テ處外視シ
得ヘシトナシ是等ノ國家ノ及對アルニ關ヒス一概ノ承認アリト看做
サルルニ至レ故ニ國際團體内ノ有力ナル多數ノ規則ノ法律上ノ確信ヲ國
際法ノ淵源ヲ成ストノ說モ立テ得ヘキナリ而シテ國際法ノ各規則ニ
關シ果シテ一概承認アルヤ否ヤハ各國ノ場合ニ於ケル事實向額トナ
ササルヘカラス一旦成立セル國際法ノ規則ハ爾後新ニ國際團體ニ加
入セル國家ヲ當然羈束シ又一旦國際團體ノ諸國家ノ承認ヲ受タル規
則ハ條約又ハ慣習ニ基キ更改ヒラレサル限リハ國際團體内ノ諸國家
ヲ羈束スルコトヲ得タス

第二章 國際法ノ淵源

第一 第一判源

國際法ノ判源ノ語ハ種々ノ意義ニ用ヒラル國際法ノ規則ニ法的效力ヲ與フル原動力即チ法ノ原力ノ意義ニ於テハ現時ノ成法主義ノ思想ニ依レハ國際團體内ノ一般ノ國家ノ承認又ハ國際團體ノ法律上ノ確信ヲ以テ第一判源トナスヘキナリ此意義ニ於ケル判源ハ之ヲ第一判源ト稱シテ可ナリ國家ノ承認ノ方法ニ明示的ト默示的トノ二種アリ國際法ノ規則ノ明示的承認ハ一般のナル立法條約ニ基クコトヲ例トス又默示的承認ハ一般のナル國際慣習ニ依リテ顯ハルルモノトス

第二 第二判源

國際法ノ各規則カ發生シ其法的效力ヲ受クル事實ノ意義ニ於テハ條約又ハ慣習ヲ以テ判源トナスヘキナリ然ルニ一ノ國際法規カ慣習ヲ以テ判源トナス手續ヲ以テ判源トナス手續斷定スルコト困難ナル場合アリ數國間ニ條約ヲ以テ是メタル所カ其他國ノ間ニ於テモ慣習上行ハルルニ至リ一般ノ規則トナル如キ場合はナリ

第三 判源ノ他ノ意義ノ一

判源ノ語ハ又國際法ノ規則タルノ法的效力ヲ受クヘキ材料ノ意義ニ之ヲ用フルコトアリ此意義ニ於テ判源ト云フヘキハ次ノ如シ

- (一) 未タ一部ノ國家間ニ行ハルルニ過キスシテ國際法規トナルニ至ラサル國際慣習
 - (二) 未タ國際法規トナルニ至ラサル一部ノ國家間ノ條約ニシテ締約國相互ノ間ニ新ニル規則ヲ制定スルモノ
 - (三) 國內法令及國內裁判所並ニ捕獲審檢所ノ判決
 - (四) 國際仲裁裁判ノ判決
 - (五) 國際法學者ノ學說及國際法ニ關スル學會ノ決議
- 是等ノ材料ハ條約又ハ慣習ニ依リ國際團體ノ一般の規則トナリテ國際法規ヲ成スニ至ルナリ
- 第四 判源ノ他ノ意義ノ二
- 又判源ノ語ヲ以テ國際法ニ關スル知識ヲ得ヘキ材料ヲ表スルコトアリ
- (A) 現行國際法ニ關スル知識ヲ得ヘキ材料ハ左ノ如シ

① 學者ノ著書論文ニ一般歴史持ニ外交史ニ属スル著書ヲ含ム
 ② 当局者ノ記録
 ③ 條約文反其他ノ外交文書
 ④ 國際仲裁裁判ノ判決録
 ⑤ 國內法令彙纂及裁判所ノ判決録
 (B) 國際法ノ理論ニ属スル知識ヲ得ヘキ材料中最モ重要ナルハ學者ノ著書論文(國際法ノ規則ニ直接又ハ間接ニ關係アル社會的諸學科即チ社會學經濟學倫理學哲學ニ属スル著書ヲ含ム)及國際法ニ属スル學會ノ決議等ナリトス
 國際法ノ知識ヲ得ヘキ材料ノ意義ニ於ケル判源ニ属シテ自然法又ハ理想取ハ學說ヲ重シニ成法派又ハ實地派ハ先例及條約ヲ重ニスルハ当然ノ傾向アリ英米ノ國際法學者ハ多クハ成法派又ハ實地派ニシテ大陸ノ國際法學者中自然法ヲ認ムル者尙ホ少シカラズ英米ノ學者カ特ニ裁判所ノ判決例ニ重キヲ置クハ一ハ其內國法制ノ特質ニ依ル而シテ英國ノ學者ニシテ往々現行國際法ノ知識ヲ得ヘキ材料トシテ教

國商ニ結ハレタル條約ニ重キヲ置クコト少キハハカリストレキカ歴史文上ノ理由ニ依リ證明ヲ試ミタル所(意)ナルモ一ハ英米ノ國際法學者ノ多數カ一概若ハ普通國際法ニ對スル所謂特別國際法即チ單ニ教國前ニ三行ハレル法規ヲ認メサルニ基クモノト云ハサルヘカラス
 (意) 英國ハコンソラトデルマレトノ主義ヲ固守シ和蘭ノ「自由航船」自由貨物ノ主義ニ反對シ特ニ條約ニ依リ或規定ヲ設ケルノ必要ヲ認メタルコトハ會以テ條約以外ニ一般的ニ新ノ如キ規定カ國際法ノ規則トシテ存在セザリシコトヲ證ストナセリ

第三章 國際法ト國內法トノ關係

第一 國際法ト國內法トノ差異
 國際法ナル規則ハ之ヲ法規ノ一種トナスモ國內法トハ全ク別物ニシテ未タ國內法ノ如ク発達セシモノニアラス今國際法ト國內法トノ差異ノ著ルシキ點ヲ擧クヘシ
 (甲) 法規發生ノ差異 現時ノ普通ノ法律思想ニ依レハ國內法ノ規則

ハ一國內ノ法令慣習ヨリ成リ單獨ナル國家ノ制定スル規定ニ依リ
 其效力ヲ發生存続スルモノナルモ國際法ノ規則ハ國際團體内ノ諸
 國家ノ明示又ハ默示ノ共同的意思表示ニ依リテ發生ス諸國家
 ノ明示ノ共同的意思表示ハ條約ニシテ默示ノ共同的意思表示ハ慣
 習ナリトス著者一國ハ寧ロ一國內ノ法律的確信ヲ以テ國內法ノ規
 則ノ第一源泉トシ國際團體内ノ法律的確信ヲ以テ國際法ノ規則ノ
 第一源泉トナスノ説ニ傾ク

(乙) 法規ノ主体ノ差異 國內法ノ規定ハレ法規關係ハ國家ニ其國家
 ノ權力ノ下ニ在ル人格者トシ同ノ關係若ハ斯ノ如キ人格者相互間
 ノ關係ナリ之ニ及シテ現行國際法ノ規定スル法規關係ハ國家相互
 間ノ關係ナリトスヲ得

(丙) 法規ノ適用上及執行上ノ差異 (一) 法規適用ニ關スル差異 國內
 法ハ當事者ノ上ニ立ツ國家ノ裁判所ニ適用シ之ニ依リテ裁判シ
 ナス然ルニ國際法ニ於テハ紛争ヲナス國家ノ上ニ立ツ裁判所アル
 コトナク又今日ニ於テハ尚ホ義務的仲裁司法ノ一般の制度存セザ

ルヲ以テ海牙ノ所謂常設仲裁裁判所ニ紛争解決方ノ合意ニ基クニ
 テラサレハ判決ヲナス能ハス故ニ法規適用ノ上ニ著ルシキ差異アリ
 (三) 法規ノ執行上ノ差異 國內法違反ノ場合ニハ裁判所ノ判決ニ
 依リ法規ヲ執行スルノ執行機關アリ(警察官監獄吏執達吏等)故
 ニ國內法ニハ規則正シキ外部ノ強制即チ制裁ヲ存ス然ルニ國際法
 ハ既ニ威權ヲ以テ之カ適用ヲナス裁判所ナキニテ之ヲ執行
 スルノ執行機關ナキナリ故ニ國際法ノ執行ハ權利侵害ヲ受ケント
 シ又ハ既ニ之ヲ受ケタル國家ノ自助的行為及他國ノ同情的援助的
 行為ニ待タサルヘカラス規則正シキ外部ノ強制即チ制裁ヲ存セズ
 故ニ法規ノ執行ノ上ニ著ルシキ差異アリ

國際法ト國內法トハ其源泉ヲ異ニシ其法規關係ノ當事者ヲ異ニスル
 別異ノ法規ニシテ國內法上ノ法規關係ト國際法上ノ法規關係トハ裁
 然ニ別アルコト言フ難クナルナリ而シテ現在ノ國際生活ニ於テニ法
 ノ法規關係ノ間ニ事實上密接ノ關係ヲ存スヘキコトハ毫モ二種ノ法
 規關係自体カ別異ニ存シテ其間ニ截然ニ別アルヘキコトト矛盾セザ

在米國際法上ノ法規關係ト國內法上ノ法規關係トヲ混同スルノ思想
 ヲ存シ或ハ國內法上ノ規則ヲ以テ國際法上ノ法規關係ヲ律セントシ
 或ハ一ノ權利ニシテニ法ニ直リテ存スルナリ或ハ國際法ニ抵触ス
 ル國內法規ハ國內法上ニ於テモ常ニ當然無効ナルヘキモノトナスノ
 説ヲ生シ許多ノ法規現象ニ尙シテ思想ノ混雜ヲ生レリ(其著ルニキハ
 主權及領土權ノ觀念並ニ條約ノ效力ニ尙スル思想ノ混雜ナリ)近來國
 際法ト國內法トノ關係ヲ根本的ニ研究スル學者多ク生シ是等ノ學者
 ノ多數ハ國內法上ノ法規關係ト國際法上ノ法規關係トノ間ニ事實上
 ノ密接ナル關係ヲ認ムルト同時ニニ法ノ法規關係自体ハ全然別異ノ
 モノトシテ存スルコトヲ認ム(例トリーヤルニ法ハ事實上密接ナル關
 係アルモニ法ノ行動ニ域全ク異ナリトシ從テニ法相競ナコトモ亦相
 抵触スルコトモアリ得ヘカラストシ又ニ法ノ效力ハ相互的ニ相依賴
 スルコトモナシトス

第二 國際法ト國內法トノ關係

國際法ト國內法トハ其特質異ナル所ノ別物ナルヲ以テ國際法ハ其本
 質上國內法ノ一部ヲ成スニアラズ若シ國際法カ國內法ノ一部ヲ成ス
 トノ見解アラハ是レ國內法上ノ特別ナル成文法規又ハ慣習法規ニ基
 キ國際法ノ是レ法規關係ノ國內法上ニ於ケル事實上ノ結果ヲ當然
 國內法上ニ於テ有定ト認ムルニ至レルニ外ナラス(兵未斯、如キ意味
 ニ於テ國際法カ國內法ノ一部ヲ成スニアラズニハ國內裁判所ハ國際
 法ニ拘束ナレトコトナク國內法ノ規定カ明ニ國際法ニ抵触スルモ之
 ヲ適用セザレハカラス又明示的又ハ默示的ニ國內法ニ採用セラレサ
 ル國際法規ハ裁判所之ヲ適用スルヲ得ス
 國際法ト國內法トカ別物ナルノ結果ノ一トシテ國內法カ國際法ヲ表
 更スレ能ハサルカ如ク國際法ハ國內法ヲ變更スルヲ得ス
 斯ノ如ク一國ノ裁判所ハ國際法ノ規則ノ國內法ニ採用ナレサルモノ
 ヲ適用スルヲ得ス又國際法ト抵触スル國內法ノ規定ヲモ適用セザル
 ヘカラサルヲ以テ各國カ其國際法上ノ義務ヲ履行スル爲ニ一是ノ國
 內法上ノ規則ヲ設ケサルヘカラサルコトアリ又國際法上ノ義務ノ結

果トシテ一途ノ國內法上ノ規則ヲ設クル能ハサルコトアリ例ハ各國ハ外國ノ外交官ニ一定ノ特權ヲ與ハ其領土内ニ在ル外國人ノ生命自由財產ヲ保護シ其領土内ニ於テ他ノ國家ヲ侵害スル行為ノ行ハルルヲ処罰スル等ノ為メ必要ナル國內法規ヲ設ケサルベカラズ又公海ノ自由ノ原則ヲ犯シ沿岸領海ニ於ケル外國商船ノ無害通行ヲ禁シ又領土内ニ於テ在留外國人ノ生命自由財產ニ對シテ加ハラレタル損害ニ付テ救正ヲ拒ム結果ヲ生スルハ國內法規ヲ設クル得ス國家カ國際法ニ抵触スル國內法規ヲ有シ又ハ國際法ノ要求スル國內法規ヲ有セザルトキハ國際法上ノ義務違反ノ場合ヲ生スルニ至ルベシ然レトモ裁判所ハ國際法ノ要求ニ應ズル為メ自ラ國內法ヲ変更スルノ職權ヲ有セザルナリ

國內ノ裁判所ハ國際法ニ抵触スレモ國內法規ヲ適用セザルヲ得スト雖モ概括的ニ言ヘハ國內法ノ解釈トシテ斯ノ如キ抵触ノ不存在ノ推定ヲ存スルハナリ是レ國際法ハ國際國內ノ諸國文明國ノ遵奉スルベキモノナルヲ以テ國際國內ノ諸國文明國カ故意ニ國際法ニ抵触ス

ル國內法ノ規則ヲ定ムルコトナシト推定シ得ヘキヲ以テナリ故ニ國內法規ニシテ一見國際法規ト抵触スル如ク見ユルモノモ出來得ヘクハ新ノ如キ抵触ノ意義ヲ含マサルモノトシテ解釈スルハキモノトハ國際法ノ要求スル國內法規ノ缺ケタル場合ニ於テハ概括的ニ言フトキハ國內法上明ニ反對レ規則ヲ存セザル以上ハ裁判所ハ新ノ如キ國內法規カ故意ニ國內ニ採行サレタリト推定スルハキナリ是レ文明國ハ故意ニ國際法ノ要求スル國內法規ヲ缺クノ意思ナキモノト推定スヘケレハナリ故ニ例ハ一國ノ國內法カ成文法ニ依リ外交官ノ特權ヲ認メザルトキニ於テモ國內法上明ニ反對レ規則ヲ存セザル以上ハ裁判所ハ新ノ如キ特權カ國家ニ依リ默示的ニ認メラレタリト推定セザルベカラズ

第四章 國際法ノ主體

第一 國家ノ定義

國家トハ一定ノ領土ノ人民ヲ有スル主權ノ主體ニシテ永久的存在ヲ備フモノナリ凡ソ國家タルニハ(一)一定ノ領土(二)一定ノ人民(三)主權ノ三要

素ヲ有スルヲ要シ後テ一定ノ土地ニ白據スル政體國體ノ存立ヲ必要
トス而シテ之ニ加フルニ永久の性質ヲ有シ後テ其存立目的カ一時
的ノモノニアラスニテ且其存立ノ確立セルコトヲ要ス永ク存立ノ確
立セラル交戦國年ハ永久の性質ヲ具備スルニ至ラサルヲ以テ國家ト
云フヲ得ス

國際法ノ主体タル國家ハ國際法上ノ權利義務ヲ有スルコトヲ認メラ
レタルモノニシテ文明國ヨリ成ル國際國年ノ組織員タル各國年ヲ含
ムノミナラス國際國年以外ノ半國年ヲモ含ムモノトハ半國年ハ國際
法ノ充分ナル適用ヲ受ケサルモノトモ其主權及領土權ヲ認メラ
レ又其文明國ニ結フ條約上ノ權利義務ヲ認メラル

第二 國家ノ種類

國際法ニ於テ獨立國又ハ主權國ト稱スレハ他ノ國家ト條約ヲ結ビ直
裁議和ヲ為ス等國際關係ヲ維持スルニ付テ國際法上ノ能力ヲ完全ニ
有シ之カ制限ヲ受ケサル國家ナリトス例ハ我國英國露國併國伊國
如キ是ナリ北米合衆國如キ衆合國ノ中央國家ハ獨立國ナリトス例

太利匈牙利如キ眞正ノ同盟聯合ノ中央組織タル聯合自身ハ眞正國
家ノ性質ヲ具備セサルモ獨立國ニ準メル國際法ノ主体ナリトス

國際法上所謂不獨立國(又ハ最廣義ノ半主權國)ハ國際法上能力ヲ完全
ニ有セサル例テノ國家ヲ含ム即チ附屬國(又ハ最廣義ノ半主權國)
保護國(衆合國內ノ各國年眞正ノ同盟聯合内ノ各國年ヲ含ム或ハ永久
中立國)ヲモ不獨立國中ニ數メラル者アレトモ認レリ(半獨立國ノ名稱ノ
不適宜)

附屬國(又ハ最廣義ノ半主權國)ハ土耳其ノ附屬國タル埃及ノ如ク
一定ノ國際法上ノ能力ヲ認メラルモノアリ印度土人國ノ如ク全ク
國際法上ノ人格ヲ認メラレサルモノアリ國際法上ノ能力ヲ有スル附
屬國(眞正主權ノ宗主權ノ下ニ立テ宗主國ノ保護スル範圍内ニ於テノ
三國際法上ノ能力ヲ有スルヲ得保護國ハ或ハ條約前ノ韓國ノ如ク外
部ニ對シテ全權保護ヲ與ハル例ニ依リテ代表セラルルアリ或ハ英國
ニ併合セラルル前ノ南亞非利加共和國(トランスバール)ノ如ク自ラ外
交關係ヲ維持シ條約締結ニ與スル等特定ノ事項ニ付テ保護ヲ與フル

國ノ制限ヲ受ケルニ止マルコトアリ保護國ハ保護條約ニ依リテ制限
ヲ設ケザル以上ハ國際法上ノ能力ヲ享有スヘキモノトス但國際團體
外ノ保護國ハ其名ハ保護ナルモ其實ハ條約ノ漸タル場合多シトス(マ
ダカスカ川等南カンボヂヤ等ニス)

聯合國ハ教多ノ小邦ヨリ成リ中央組織カ一ノ國家ヲ成シテ總テノ外
交關係又ハ主要ナル外交關係ヲ處理シ直接ニ各邦ノ人民ニ對シテ統
治權ヲ有スルモノナリ北米合衆國、瑞西ノ如キ是ナリ、他逸ニ於テ
ハ各邦ハ制限ヤレタル範圍内ニ於テ外交關係ヲ維持スルノ能力ヲ認
メラル

聯邦ハ教多ノ小邦ヨリ成リ中央組織カ一ノ國家ヲ成スニ至ラス又總
テノ外交關係若ハ主要ナル外交關係ヲ處理スルニ至ラス又直接ニ各
邦ノ人民ニ對シテ統治權ヲ及ボスヲ得サルモノナリ一八一五年ヨリ
一八六六年ニ至ル独逸聯邦ノ如キ是ナリ

真正ノ同盟聯合ハ教國カ共同ナル國家ノ元首ノ下ニ永統的結合ヲ成
シ聯合カ國際法ノ主体トシテ總テ外交關係ヲ處理スルモノナリ現時

ノ變幻ノ如キ又分離前ノ瑞典聯邦ノ如キ是ナリ

一身上ノ同盟聯合ハ教國カ共同ナル國家ノ元首ノ下ニ立ツモノナリ
此場合ニ於テ各國ハ別異ノ國家トシテ存シ真正ニ國家ノ結合ヲ存セ
サルナリ一七一四年ヨリ一八三七年ニ至ル英國トハノヴァーイトノ關係
一八一五年ヨリ一八九〇年ニ至ル和蘭トルクサンブルグトノ關係ノ
如キ是ナリ

永又中立國トハ諸強國ノ關係スル條約ニ基キ永久的ニ國際戰爭ニ関
係セザルノ地位ヲ維持スヘキコトヲ定メラレタル國家ニシテ永久中
立國ハ他ノ攻擊ニ對シテ防禦ヲ為ス場合ノ外ハ戰爭ヲ行ハス又平和
ヨリ戰爭ニ引入レラレヘキ關係例ハ他國ト同盟條約ヲ結フ等ヲ作ラ
サル義務ヲ有スルモノナリ新ノ如キ國家ハ其攻擊ヲ受ケス又領土ヲ
侵奪セザルコトヲ擔保セラルモノナリ現今ニ於テ瑞西、白耳義及
ルクサンブルグハ特ニ警察力以外ニ兵力ヲ有スル能ハサルノ制限ヲ
負フ永久中立國ハ其永久中立ノ資格ニ基キ特別ノ義務ヲ負フト雖モ
其國際法上ノ能力ヲ限定セラレタルモノニアラザレバ以テ獨立國ニ

フランスト云フヘウラス

第三 新國家ノ承認

國家ハ他ノ國家ノ承認ヲ待テ始メテ成立スルモノニアラス尙モ國
家ノ成立要素ヲ備ヘタル政治團體ガ成リトキハ國家ハ既ニ存スレモ
ノナリ唯國際法上ノ國家トシテ國際法上ノ權利義務ヲ有スルハ他ノ
國家ニ依リ國家ノ承認(又ハ独立ノ承認)ヲ得タル後ナラヤルヘカラス
新國家ノ承認トハ新國家ノ國家トシテ成立シタル事實ヲ確認シ且其
國際法ノ主体タルヲ承認スル他ノ國家ノ行為ナリ國家ハ他ノ國家ノ
承認ヲ待テ始メテ國際法ノ主体タルヲ得
國家ノ承認ノ方法ハ明示的承認ニハ承認國ノ公
式ノ宣言ニ依ルナリ(我國ノバナマ承認又新國家トシテ條約ニ依ルナリ
米佛又米英間ノ條約ニ依ル米國ノ承認又列國會議ノ議決ニ依ルナリ
白耳島希臘ルーマニアセルヴィヤモンテネグロノ承認明示的承認ハ國
家ノ承認ヲ待テ明言セサルモ承認ノ意思ヲ確定ニ表ハス行為ヲ行ヘ
ル場合ニ存ス外交官ヲ接度又ハ直達シ又ハ其國ノ領事官ニ許可ヲ英

ヘ又ハ其國ト條約ヲ結フ等是ナリ又新國家ノ國旗ヲ承認シ之ニ國家

ノ旗章トシテ施スコトニ依リテ行ハルコトアリ

國家ノ承認ノ效果ハ國家ヲ以テ國際法ノ主体ト認ムルニアリ國家ノ

承認ハ母國新國家ノ分離セル國意カ之ヲ承認スルコトアリ第三國カ

之ヲ承認スルコトアリ第三國カ母國ニ先テ承認スル場合ニ於テ未

タ國家ノ要素ヲ備ヘスレバ方ニ正当政府ト認メシテ其存立ヲ爭ハル

政治團體ヲ國家トシテ承認スルトキハ母國ニ對スル不法ノ干渉ノ

行為トナルヲ以テ之ヲ避ケタルヘカラス一七七八年佛國ガ合衆國ノ

尚ホ獨立ヲ遂フス英國ト戰闘セル際ニ承認ヲナセルハ尙早ノ承認ノ

一例ナリ

第四 國家ト政府トノ差異

國家ハ之ヲ代表スル政府ノ變更アルモ其人格ヲ變更セスト認ムラレ
國際法上一ニ於テハ尙モ領土人民ヲ同フスル政治團體カ存スル間ハ
該政治團體ノ主權ノ主体ハ前政府一ナリト看做ス例ハ支那ノ宣統帝
羅氏ノ君主政體ノ政府倒レテ之ニ代リテ共和政體ノ政府トナリ

ニ支那ノ國家ハ前後同一ナリト看做シ前政府ノ結ヘル條約ニ依ル義
務ハ依然新政府之ヲ負担セサルハカラス

第五 事實上ノ政府

事實上ノ政府ニ種アリ第一種ハ一般ノ事實上ノ政府ニシテ前ノ
正当政府既ニ倒レテ之ニ代リテ全國ニ権カヲ行フモノナリ國家事
務ノ際ニ當テ政府倒レテ之ニ代リテ外交ニ對シテ國土ヲ防禦スル為ニ自ラ
組織スル假政府例ハ普通戰爭ノ際ノ國防政府ナルコトアリ又前政
府倒レテ未タ政体ヲ確定セサルカ又ハ共和政体ノ主義ヲ採ルヲ定メ
乍ラ未タ國民會議ヲ開キ若ハ人民ニ依ル適當ノ選舉ヲ行ヒテ行政權
ヲ適當ノ基礎ニ置クニ至ラザレバ政府タルコトアリ例ハ承認前ノ支那
政府是等ノ一般ノ事實上ノ政府ニ諸國ノ承認ヲ受クルハ一般ニ國
家ノ代表ノ資格ヲ認メラレ外交官ヲ差遣接受シ又ハ條約ヲ結フヲ得
ルニ至ル第ニ種ノ地方的ノ事實上ノ政府ハ正当政府ヲ未タ全ク権カ
ヲ失墜セザレニ權能カ一地方ニ占據シテ正当政府ト戰爭ヲナス場合
ニ生ス第ニ種ノ地方ノ事實上ノ政府ハ正当政府ヲ未タ全ク権カヲ

失墜セザレニ權能カ一地方ニ占據シテ正当政府ト戰爭ヲナス場合ニ
生ス第ニ種ノ地方的ノ事實上ノ政府ハ正当政府ヲ未タ全ク承認
ヲ受クルトキハ正当政府トノ戰亂ニ屬シテ恰モ國勢ノ如ク戰時國際
法ノ適用ヲ受クルニ至ル是レ國家ニアラスシテ國際法ノ主体タル例
外ノ場合ナリトス

第六 交戦團體

一國ヨリ分立シ又ハ一國ノ現在政府ヲ顛覆スル等ノ政治上ノ目的ヲ
以テ一國ノ正当政府ニ對シ事實上國際戰爭ニ近似スル程度ノ爭鬪ヲ
行フ叛徒力一定ノ地方ニ占據シテ事實上ノ政府ヲ組織シ該地方ニ權
カヲ行ヒ且其爭鬪ニ於テ戰時國際法ニ遵守スルトキハ交戦團體ノ承
認ヲ受クルヲ得

交戦團體ノ承認ハ其國ノ正当政府之ヲ行フコトアリ他國ノ政府力之
ヲ行フコトアリ他國ノ政府ヲ承認ヲナスニハ承認ヲナスコトカ自己
ノ正当利益保護ノ必要ニ出ツルコトヲ要ス

内亂ノ起レル國ノ正當政府ニ依ル交戦團體ノ承認ノ效果ハ左ノ如シ

(甲) 政府カ外國ニ對シテ自ラ戰時法上、交戰國ノ義務ヲ認ムルト同時ニ交戰國ノ權利ヲ主張スルコト

(乙) 判徒ヲ認ムルニ交戰權ノ主体タルノ資格ヲ以テスルコト

(丙) 判徒ニ對シテ内國ノ刑法ヲ適用ヲ停止シ判徒ニ屬スル者政府軍ニ捕ヘラルルモ罪人ヲ以テ過セサルコト

(丁) 政府カ判徒ニ屬スル者ノ行為ニ因ル外國人ノ損害ニ與スル國際ノ責任ヲ免レ判徒ノ團體カ斯ノ如キ國際ノ責任ヲ負フニ至ルコト外國ニ依ル交戰國體ノ承認ノ效果ハ左ノ如シ

(甲) 承認ヲナセル外國カ政府及判徒ノ雙方ニ對シテ中立國ノ權利ヲ主張スルト同時ニ中立國ノ義務ヲ認ムルコト

(乙) 判徒ヲ認ムルニ承認ヲナセル外國トノ關係ニ於テ交戰權ノ主体タル資格ヲ有スルコトヲ以テスルコト

(丙) 内亂ノ起レル國ノ正當政府ニ認ムルニ承認ヲナセル外國ニ對シテ交戰國ノ權利ヲ行フコトヲ以テシ同時ニ交戰國ノ中立國ニ對スル義務ヲ承認ヲナセル外國ニ對シテ負フヘキヲ主張スルコト

(丁) 判徒ニ屬スル者ノ行為ニ因ル外國人ノ損害ニ與スル正當政府ノ國際責任ヲ承認ヲ行ヘル國ニ對スル關係ニ於テ解除スルコト

交戰國體ノ承認ノ效果ハ單ニ戰國ニ與スル事項ニ付キ國家ノ有スルキ權利義務ヲ有スルノ資格ヲ判徒ニ認ムルニ過キテ以テ交戰國體ハ是等ノ事項ノ範圍外ニ直リテ國家ニマラサレハ維持スル能ハサル關係ヲ維持スルヲ得ズ故ニ交戰國體ハ戰國ニ直接ノ關係ヲ有セサル條約通商條約領土割讓條約等ヲ他國ト結フヲ得ズ(但戰國ニ與スル兵力的援助ノ取極又ハ停戰交換條約停戰伏等ニ同スル戰時規則ハ之ヲ結フコトヲ得ヘキナリ) 正當ノ外交官ヲ差遣若ハ接受スルヲ得ズ(交戰國體ト他國トノ間ノ談判ハ雙方トモ外交官ノ資格ヲ有セサル代表者ヲ派遣シテ之ヲ行フ) (八) 交戰國體ノ旗章ハ國家ノ旗章ト同等ノ礼遇ヲ受ケサルヲ得トス(拙著内亂ト國際法ニ七八頁參照) 交戰國體ハ旗章ヲ掲ケル軍艦ハ今日ニ於テ一先ノ資格ヲ認メラレ他國ハ直ニ斯ノ如キ軍艦ヲ海賊ト看做スカ如キコトナキハ言フ可クサレ所ニシテ承認ヲ為セル國ハ交戰國體ノ軍艦ノ戰爭行為ヲ捕獲テ含ム

0

ヲ行フヲ認メ他國ノ軍艦ト同シク在國法權免係ノ特權(所謂若外法
權ヲ認ムルニ至ル而シテ總令外國政府カ明ニ承認ヲ行ハサル場合ニ
於テモ既ニ本國政府ニ依リ交戰團體承認ノ行ハルルトキハ外國政府
ハ斯ノ如キ交戰團體ノ軍艦ニ對シテ捕獲權ノ行使ヲ妨ケサルヘキコ
トスヲ認メラレタル事例アリ(ボトル、ジョーンズ事件) 拙著内亂ト國際
法七七頁ニ七六頁乃至二八一頁參照)

第七 叛亂狀態

内亂ノ際叛徒カ既ニ交戰團體ノ承認ヲ受ケレハ交戰狀態成立スルモ
ノニシテ政府ト叛徒トノ爭鬪ハ國際法上ニ於テ國際戰爭ト同様ニ取
扱ハルル内國戰爭トナレルモノナリ然レニ叛徒カ未タ交戰團體ノ承
認ヲ受ケサル場合ニ於テハ所謂叛亂狀態カ成立スルノミニシテ政府
ト叛徒トノ間ノ爭鬪ハ國際法ノ適用ヲ受ケサルモノナリ叛亂狀態ニ
アリテハ政府モ叛徒ニ對シテ戰時法規ノ適用ヲ認メス外國モ亦叛徒
又ハ政府ニ交戰國ノ有スル權利ヲ認メス又外國自ラモ中立國ノ權利
義務ヲ有スルヲ認メサルモノニシテ叛徒ノ行為又ハ叛徒ノ權カヲ台

ムル地域内ノ事項ニ肩シテ實際上外國ニ對スル政府ノ責任ノ問題ヲ
生スルヲ免レシテ外國ハ叛徒ノ權カヲ台ムル地方ニ在ル自國臣
民ノ生命財產ノ保護ノ為メ事實上不正式ノ代表者ヲシテ叛徒ト談判
ヲ為シタルコトアルモ何等ノ公式ノ外交上ノ交渉ヲ叛徒ニ對シテ
用クヲ得ス

叛亂狀態ニ在リテハ嚴正ナル國際法上ノ論トシテハ平和狀態ニ比シ
テ法律關係ノ變更ヲ生セサルモノナリ總令或國ノ國內法上ノ判決例
ニ於テ他國ニ叛亂狀態ノ存スル時ハ其國家ノ中立ニ關スル法令ノ適
用ヲ生スルヲ認メタル事例ナキニアラサルモ(合衆國ノゼスリ、アレ
ンツ事件)嚴正ナル國際法ノ議論トシテハ叛亂狀態ニ付キ多ク訖クハ
キ所ナシトス唯叛亂狀態ニ於ケル叛徒ノ軍艦ノ地位ニ處シテ一言ス
ルノ必要ヲ見ル或ハ叛亂狀態ニ於ケル叛徒ノ軍艦ハ之ヲ海賊ヲ以テ
論スヘシトナス者アリ然レトモ政治上ノ目的ヲ有スル叛徒ノ軍艦カ
單ニ其國ノ凶者政府ノ權カノ下ニ在ル船舶ノミヲ拿捕又ハ破壞スル
ニ當リテハ海賊ノ備ヲハナシ國民ノ敵タルノ性質ヲ備ヘサルモノニ

シテ國際法上ノ海賊ヲ以テ目スルヲ得ス近時ノ慣例ハ概シテ此理論ニ
合スルモノナリ但殺徒ノ軍艦カ外國ノ船舶ヲ侵シ金銀物品ヲ奪ヒタ
ル場合ニ於テハ損害ヲ受ケタル外國船ノ屬スル國ノ軍艦カ殺徒ノ軍
艦ニ對シテ直接ノ差力的手反ヲ加フルニ至ル而シテ殺徒ノ軍艦カ外
國ノ國旗ヲ借用セラトキハ國旗ヲ借用サレタル國カ上述ノ如キ殺徒
ノ軍艦ヲ海賊ヲ以テ論シタル事例アリ(拙著内乱ト國際法一〇六頁乃
至一〇八頁)

第八 國家ノ自治植民地時許植民會社

歐洲カナダ南アフリカ等ノ英國ノ自治ノ植民地ハ自治ノ範圍度シト
雖モ自ラ國際法ノ主体トナリテ國際法上ノ權利ヲ有スルモノニアラ
ズ對外關係ニ於テハ本國ニ依リ代表サル昔時ノ和蘭及英國ノ東印度
會社今日ノ獨逸ノ東アフリカ會社英國ノローヤルボルネオ會社及英
國ノ南アフリカ會社ノ如キハ地方ノ土人ニ對シテ統治ヲ行フモ本國
ノ主權ノ下ニ之ヲ行フモノニシテ對外關係ニ於テハ本國ニ依リ代表
サレ自ラ國際法ノ主体タルモノニアラス

第九 國際團體以外ノ國家及部落

國際法ノ充分ナル適用ヲ認メラルル文明國ハ國際團體ナル國家ヨリ
成ル社會ヲ成スト認メラルル國際團體ノ範圍ニ屬シ或ハ耶蘇教國ニ
限ルトナシ或ハ歐洲の文明國ニ限ルトナスノ説アリ然レトモ耶蘇教
國タルト否トナ向ハス又歐洲の文明國タルト否トナ論セス國內ニ秩
序ヲ有シ國際法ヲ理解スルノ可能性ヲ具ヘ且之ヲ遵奉スルノ意思ア
ル文明國ニシテ他國カ之ニ對シテ國際法ノ充分ナル適用ヲ認メタル
國ハ國際團體内ニ在レモノト認メサルヘカラス或ハ領事裁判制度ノ
有無ヲ以テ國家ノ國際團體ニ屬スルト否トノ標準トナサントスル者
アルモ領事裁判制度ノ有無ハ一國カ國際團體ノ一員トシテ國際法ノ
充分ナル適用ヲ認メラルルヘキヤ否ヤヲ決スルノ標準ヲ與フルモノニ
アラス

國際團體ニ屬セスト認メラルル國家ト雖モ全ク國際法ノ適用ヲ受ク
ルコトナシト云フヲ得ス所謂半國國アリシニヤアフガニスタン波斯
暹羅等ニシヤ多數ノ歐洲學者ニ依レハ支那モ之ニ屬スハ國際法上ニ

於テ主權及領土權ヲ有スルヲ認メラレ又其國際團體内ノ諸國ト結ハ
ル條約ニ基キ權利義務ヲ認メラル
野蠻ノ部落ニ至リテハ國際法上ノ權利義務ヲ認メラルコトトテ文
明國ノ之ニ對スル關係ハ事實上ノ關係武力及道徳ニシテ國際法上ノ
關係ニアラス

第一〇 個人ノ國際法上ノ地位

國際法ノ主体ハ國家又ハ交戰團體ニシテ個人ハ國際法ノ主体ニアラ
ズ國際法上ノ直接ノ權利義務ヲ有スルモノハ國家ナリトス或ハ戰時
禁制品ノ輸送又ハ封鎖侵犯ニ付テ中立國ニ屬スル個人ヲ國際法上ノ
權利義務ヲ有ストノ説ヲ為スモノアルモ現今ノ國際法ニ於テハ個人
カ直接ニ國際法上ノ權利義務ヲ有スルヲ認メラレスシテ中立國ノ個
人ト交戰國トノ間ノ直接ノ關係ハ事實上ノ關係ニアラズハ交戰國
ノ國內法上ノ關係ニシテ國際法ノ關係ニアラス國際法上ノ關係ヨリ
見レハ交戰國カ其戰爭ノ目的ニ有害ナル中立國個人ノ行為ヲ防遏ス
ル為ニ行ヒ得ヘキ事實上又ハ交戰國國內法上ノ但置ノ範圍ニ屬シテ

個人ノ所屬國タル中立國ニ對シ國際法上ノ權利義務ヲ有スルニ過キ
ズ新ノ如キ但置カ國際法上適法ト認メラル範圍内ニ於テ中立國ノ
其所屬ノ個人ヲ保護スル一般ノ權利ヲ制限スルノ點ヨリ交戰國ト中
立國トノ間ニ國際法上ノ權利義務ノ關係ヲ存スルナリ個人ハ國際法
上ノ權利義務ヲ有スルニアラスシテ其所屬ノ國家ノ國際法上ノ
權利ノ反映的作用トシテ利益ニ寄ルヲ得ルノミ又或ハ海賊ハ國際
法上ノ權利義務ノ主體タルヲ認ムルカ如キ言フ為スモノアリ然レト
モ海賊ハ決シテ國際法上ノ權利義務ノ主体ニアラズ海賊ノ鎮壓ニ關
シテ國家相互ノ間ニ認ムル規則カ國際法ノ一部ヲ成スニ過キサルナ
リ但說明ノ便宜ノ為メ個人又ハ軍艦カ國際法上ノ權利義務ヲ有ス
ル如キ語ヲ用フルコトアリ是レ其所屬國ノ有スル國際法上ノ權利義
務ノ反映的作用タル個人又ハ軍艦ノ利益自由若ハ不利益制限ヲ指ス
ニ外ナラサルナリ

第一一 國家ノ狀態ノ變更及國家ノ消滅

國家ノ元首王統政體又ハ政府ノ變更ハ國家内部ノ變更ニシテ國

際法ノ主体タル資格ニ変更ヲ及ホサス國家ノ領土ノ縮小若ハ増大ハ其國際法ノ主体タル資格ニ変更ヲ及ホサス

(乙) 國家ノ狀態ノ変更中國際法ノ主体タル資格ニ変更ヲ及ホスヘキ変更ノ主タルモノハ(一)獨立國カ保護國又ハ附屬國トナリ又ハ保護國若ハ附屬國カ獨立國トナルトキ(二)數國カ相合シテ數國又ハ聯邦ヲ成シ又ハ在來數國若ハ聯邦ヲ成セル數國カ分離シテ各單純ナル獨立國トナルトキ(三)數國カ新ニ真ハノ同盟聯合ヲ成シ又ハ真正ノ同盟聯合ヲ成セルノ數國カ分離スルトキ等ナリ

(丙) 國家ノ消滅中(一)國家ノ他ノ國家ニ關係ナク消滅スル場合ハ國家カ全ク其人民ヲ失ヒ又ハ全ク其土地ヲ失ヒ又ハ其統治ノ組織カ全ク瓦解シテ無政府ノ狀態カ確定のトナルトキニ起ル然レトモ實際ニ國家ノ消滅ハ他ノ國家ニ關係ナク起ルコト稀ナリトス(五)他國家ニ關係アル國家ノ消滅ハ(一)任意的保合(二)征服的保合(三)分裂(分離)ヲ含ム(四)分割等ニ因ルモノトス

第一二 國家ノ相統

(一) 任意的保合又ハ征服的保合ノ場合ニ於テ併合國ハ被併合國ノ領土權ヲ繼承ス又被併合國ノ他國ト結ハル條約中純粹ナル政治上ノ條約(同盟條約擔保條約等)ハ繼承サレシテ消滅スルコト學說ノ一致スル所ナリ通商航海關係ノ條約並犯人引渡著作權保護領事裁判權等ニ關スル法規則係上ノ條約ニ關シテハ異論アルモ繼承ラスト為スヘシ被併合國ノ第三國ニ對スル條約上ノ地方的權利義務ハ原則トシテ相統起ルモノトス又被併合國ノ資產(負債)ヲ含ムハ併合國ニ相統サルヘキコトト認メラル

(二) 一國ノ分裂ニ又ハ分割サレ其國家ノ消滅セル場合ニ於テ大體ニ於テ併合ノ場合ト同様ナル原則行ハル此場合ニ於テ相統ヲ為ス國數多存スルヲ以テ殊ニ資產ニ付テ複雜ノ關係ヲ生ス消滅スル國家ノ土地ノ一部ヲ有スルニ至レル國家ハ其得タル土地ニ關スル消滅國家ノ資產ヲ繼承スヘク從テ其得タル土地ニ關係スル消滅國家ノ負債即チ情ニ其土地ノ利益ノ為ニ負ヘル負債又ハ其土地若ハ其土地ニ於ケル收入ヲ担保トセル負債ハ之ヲ繼承スヘキコト明白ナルモ消滅ス

ル國家、全クニ割スル負債ニ繼承ニ付テ議論アリ多故ノ學者ハ地方ノ租税額ニ依リテ現ハレル各地方ノ富ノ多少ヲ標準トシテ相統ヲ為ス救國ノ向ニ負担ヲ分ツヘシトス

(三) 一國ノ一部ハ他國ニ割譲サレ又ハ一國ノ一部カ分離シテ新國家ヲ成セルトキニ於テ割譲サレ又ハ分離セル土地ニ關係スル地方的ノ權利義務及其土地ニ關係スル資產(其中ニ其土地ニ關係スル負債ヲ含ム)ニ關シテ相統シルハキナリ被相統國ノ全体ニ關スル負債ニ付キテハ學說ニ於テハ相統ヲ為ス國カ一定ノ割合ヲ以テ負担ヲ分ツヘキトト為ス然レトモ現實ノ國際法上特別ノ條約トケレハ全体ニ關スル負債ノ繼承起ラスト認ムヘキナリ

第五章 國家ノ基本的權利義務

第一 國家ノ基本的權利義務

國家ノ基本的權利義務トハ苟ニ國際團體内ノ國家ナルトキハ必ス有ス一ノ權利義務ニシテ國際法上或特別ノ行為ニ基キテ始メテ發生スル權利義務獲得權及之ニ對應スル義務ト異ナレリトス國際法ノ充分

ナル適用ヲ受クル文明國即チ國際團體内ノ國家ハ左ノ如キ基本的ノ權利義務及責任ヲ有ス

(一) 國家カ其領域内ニ於テ及其臣民ニ對シテ主權最高性ヲ有スル統治權ヲ行フノ權利

(二) 自衛權

(三) 平等權

(四) 相互尊重權

(五) 國際交通權及公使權

(六) 外國ニ對シテ臣民及其財產ヲ保護スルノ權利

(七) 條約ヲ守ルノ義務

(八) 外國ノ内治ニ關シテ干渉ヲ為ササルノ義務

(九) 國家ノ責任

上述ノ各權利ニ對シテハ他國ハ之ニ對應スル義務ヲ存シ又各義務ニ對シテハ他國ハ之ニ對應スル權利ヲ存ス

許多ノ國際法學者ハ國際法上ノ能力ト權利トヲ混同シ國際法上ノ能

力、発現ニ過キサルモノヲ權利トシテ論ス例ハ能動的及受動的ノ公
 使權ナル廣キ權利ヲ認ムカ如キ是ナリ
 或ハ独立權トシテ特別ノ權利ヲ認メ國家ノ國際法上最モ重要ナル行為ノ
 自由ヲ一ノ權利トシテ論シ之ヲ基本ノ權利中ノ最モ重要ナルモノト
 爲メコト學問者間ニ極メテ廣ク行ハル然レトモ國家ハ元來行為ノ自由
 ヲ有スルモノニシテ國際法規カ明ニ行為ノ自由ノ制限ヲ設ケザル以
 上ハ國際法上ニ於テ行為ノ自由ヲ享有スヘキモノナリ獨立權ナル
 特別ノ權利ヲ待テ始メテ國家ノ行為ノ自由ヲ生スレニアラス或學者
 ノ如ク所謂獨立權ヲ絶対(無制限)ノモノトシテ認ムレハ他ノ國際法規
 ノ拘束力ヲ無視スルニ終リ又他ノ國際法規ノ制限内ニ於テ存スルモ
 ノトスレハ特ニ獨立權ナル特別ノ權利ヲ認ムレハ必要ナルノミナラ
 ス法理上ニ於テ却テ混雜ヲ致ス獨立權ノ觀念ハ時ニ國際法上ノ能力
 ノ思想ト混同サレテ法理ノ混雜ヲ加フ(獨立ノ三意義獨立權國家ノ能
 立ノ承認獨立國)

第二 國家ノ主權ヲ行フノ權利
 主權ノ語ハ國家ノ行為ノ自由ヲ總テ之ニ含マシメテ略シ獨立權ト同
 意ニシテ用フル學者多キモ余ハ主權ノ語ヲ以テ國內法上ノ最高性(國
 內法上他ノ如何ナル人格者ニモ其意思ヲ自己ノ意思ニ反シテ制限ナ
 レサル性質)ヲ有スル統治權(命令強制ノ權)ヲ指サント欲ハ此意義ニ於
 ケル主權ハ元來國內法上ノ觀念ナルモ國際法カ主權ノ一是ノ範圍ニ
 於ケル行動ヲ認ムルニ因リ主權ノ國際法ノ認ムル一是ノ範圍内ニ於
 テ行フコトヲ認メラルルノ國際法上ノ權利ナルモノ存スルニ至ル國
 際法カ主權ノ行動ヲ認ムル範圍ハ人場所及事項ニ依リテ限定サル國
 際法カ其所在地ヲ向ハズ主權ノ行動ヲ認メタル人ニ向スル範圍ハ其
 國家ノ臣民ナリ國際法カ主權ノ行動ヲ認メタル場所ニ向スル範圍ハ
 其國家ノ領域ナリ一國家ノ臣民ハ總令外國ニ行クモ依然其本國ノ主
 權ノ下ニ立テ本國ノ一是ノ事項ニ處スル法令ヲ遵奉セザルヘカラス
 本國政府ノ歸國ノ命令ヲ受ハ之ニ従ハサルヘカラス一國家ノ領域内
 ニ在ル人ハ總令外國人タリトモ其本國ノ主權ノ尊重サルヘキ一是ノ
 事項ニ處スル以外ニ於テハ領域ヲ向スル國ノ主權ニ服從シ其法令ヲ
 遵奉セザルヘカラス

國際法上國家ノ主權カ領域内ニ行ハルルヲ認メラルル結果トシテ國
 家ハ其領域内ニ在ル人及物ニ對シテ法權ヲ有スルコトヲ認メラルル但
 治外法權ヲ有スル外國ノ元首外國ノ外交使節外國軍艦外國軍隊等ニ
 對シテハ例外トシテ法權及ハス又領事裁判制度ヲ存スル國ニ於テハ

此制度ノ利益ヲ受クル外國人ニハ法權及ハス國家ノ其臣民ニ對スル
主權カ領域内ニ在ル其臣民ニモ及フ結果トシテ國家ハ領域外ニ在ル
臣民ニ對シテ法權ヲ主張スルヲ得但此場合ニ於テハ臣民カ實際ニ於
テ領域内ニ歸來セサルトキハ法權ヲ履行スルヲ得ス
許多ノ國家ハ外國ニ於テ外國人ノ行フ一連ノ行為ニ付キテモ法權ヲ
主張ス例ハ内亂ニ關スル罪若ハ貨幣偽造罪等ノ如キ國家自身ニ對ス
ル犯罪(如シテ佛國、瑞西、白耳義、西班牙等)ニ付キテノミナラス又殺人及放
火等ノ如キ自國臣民ニ對スル犯罪(如シテ露國、伊國、奧國、和蘭等)ニ付キ
テモ主張セラルル所ナリ是等ノ國家ハ外國人カ其領域外ニ在ル間ハ其
法權ヲ行フ能ハサルモ若シ是等ノ行為ヲ行フテ後其領域内ニ入ルト
キハ之ニ對シテ如罰ヲ加フルモノトス是レ英米等若ノ多數ノ法ハ屬
地主義ノ思想ニ基キテ此類スル所ナルモ國家又ハ社會ノ生存者ハ

安寧ニ對スル危害ヲ興フル行為ハ犯罪人カ自國法權ノ實際ニ行ハル
ル地域内ニ入レハ之ヲ罰シ得ヘキヲ認メテ不可ナルナキナリ

第三 自衛權

自衛權ハ國家自身其領域又ハ臣民ノ危害カ切迫セル場合ニ於テ發動
スル非常權ニシテ此權利ノ結果トシテ此權利ナシト假定スレハ他國
家ノ權利ヲ侵スル不法行為トナルヘキ行為ヲ權利行為トシテ行ヒ得
ヘキニ至ラシムルモノナリ自衛權ノ發動ニハ次ノ條件ヲ要ス

- (一) 國家自身其領域又ハ其臣民ノ危害カ切迫セルコト
- (二) 已ムヲ得ヤルニ由テタルコト(他ノ手段ヲ以テシテハ到底自衛
ノ目的ヲ達スル能ハスシテ其手段ヲ執ルノ緊急ノ必要アルコト)
- (三) 自衛ノ為ニスル行為ハ自衛ニ必要ナル程度ヲ越エサルコト
- (四) 危害カ自衛行為ヲ行フ國家自身又ハ其領域ノ不法行為ニ基キ
タルモノニアラザルコト
- (五) 危害カ自衛行為ノ加ヘラレハキ國家又ハ其領域ノ不法行為ニ
因リテ起レルカ又ハ少クトモ其國家又ハ其領域カ危害ノ生スル

ヲ防クノ責任ヲ全クセサルコト

五〇

自衛権ノ発動ヲ二種ニ大別スルヲ得ヘシ第一ノ場合ハ自衛行為カ直
接ニ私人ニ對シテ加ヘラレ其行為カ自衛権ナシトセハ他ノ國家ノ權
利ヲ侵スコトトナルハキモノナリカロライン新事件(註一)ハ此場合ノ
例ト爲スニ足ル第二ノ場合ハ自衛行為カ直接ニ他ノ國家又ハ其被
ニ對シテ加ヘラレルモノナリ第二ノ場合ハ起ルコト極メテ稀ナルモ
中立侵害ヲ行ハントスル交戦國軍艦ニ對シテ中立國カ中立侵害ノ行
爲ヲ防止スルニ必要ナル強カヲ加フル如キハ自衛権ノ発動ノ例トス
ヘキナリ普通英國ノ學者カ第二ノ場合ノ例トスル英國ノ丁抹艦隊引
渡要求事件ハ度ハ後ニ述フヘキ緊急状態行為ノ例トスヘキモノナリ

(註二)

カロライン新事件 一八三八年英領カナダノ叛徒カ合衆國ノ
領内ニ集マリ合衆國ノ兵器廠ヨリ兵器彈藥ヲ取出シカナダト合衆
國トノ間ニ在ルナイヤガラ河中ノ合衆國領ノ一島ヲ占領シテカナ
ダニ向テ突進シ更ニカロライン新ニ依リ河ヲ渡リテ英領ニ侵入セ

ントセリ英軍ハ合衆國領内ニ侵入シテ叛徒ノ船ヲ捕カロライン新
ヲナイヤガラノ河中ニ沈メタリ合衆國ハ領土ノ侵害ニ付キ抗議シ
英國政府ハ當時却迫セル侵入ヲ防ク爲ニ合衆國政府ノ手ヲ藉ルノ
餘裕ナカリシコトヲ認キテ己ムヲ得ナルニ出テタルヲ証明セリ蓋
此場合ニ於テハ合衆國カ其領内ニ於ケルカナダノ叛徒ノ自國領
域ヲ英國攻撃ノ根據地ト爲スヲ妨グルノ責任ヲ全クセザリシモノ
ト認ムヘキヲ以テ英國ノ自衛行為ハ自衛権ノ発動ト云フヲ得ヘキ
ナリ

(註三)

英國ノ丁抹艦隊引渡要求事件 一八〇七年ノ頃ナポレオン一
世海ヲ越テ英國ニ侵入スルノ志アリ独リ其海軍カ不足ヲサレテ
度フ然ルニ丁抹艦隊ノ用フヘキアリテ其陸軍ハ佛國ノ陸軍ヨ
防クノ力ナシ而シテテリジツト條約ニ依リナポレオンハ露帝ト相約
スルニ必要ナルハ共同シテ丁抹艦隊ヲ強制シテ英國ニ敵対セシムヘキ
コトヲ以テセリ英國ハナポレオンノ侵入ヲ恐レ其侵入ノ手段ヲ藉
スヘキモノハ丁抹艦隊ヲリト爲シナポレオンノ未ダ至ラサル間ニ

五一

艦隊ヲ丁抹ニ向テ丁抹ノ其艦隊ヲ英國ニ寄託スルコトヲ要求シ一
般ノ平和ノ恢復セラルルニ及ヘハ現在ノ状態ニ於テ之ヲ丁抹ニ返
戻スヘキコトヲ附言セリ丁抹カ此要求ヲ聽カサリシヨリ終ニ戦端
開カレタリ英國厚者ハ自衛權ノ発動ニ前シテハ上述ノ(五)ノ條件ヲ
要スト為スウエストレーキ等ニ至ルマテ英國政府ノ丁抹艦隊引渡
ノ要求ヲ以テ自衛權ノ発動ト認ムヘシト為ス(ウエストレーキノ記
ノ大意ニ曰ク甲國ニシテ自己ノ領土又ハ資源カ乙國ニ對スル抗敵
ノ用ニ充テラルルコトヲ妨クルノ力ヲキトキハ乙國カ自己防衛ノ
適當ナル手段ノ執ルコトヲ承認セサルヘカラス若シ之ヲ承認セサ
ルトキハ乙國ニ對スル抗敵ノ為ニ土地資源ヲ使用セシムルコトニ
前シテ故意アリト看做サカルヲ得スト余ハ一國カ他國ノ生存ノ為
ニ自己ヲ犠牲ニスルノ義務アルヲ認メサルヲ以テ此实例ニ於テハ
丁抹カ英國政府ノ要求ヲ聽カサルニ依リ英國ニ對スル國際法上ノ
責任ヲ全フセザリシコトヲ認メス後テ此实例ニ於テハ權利行為ヲ
ル自衛權ノ発動ヲ認メス後ニ述ツキ法規上許容サレヘキ緊急状

急行爲ヲ認ムルニ過キス

上述ノ自衛權発動ノ條件中(五)ヲ除ケル四條件ヲ具備スル場合ニ於テ
自衛ノ行為ヲ行フコトハ總令權利行為ト云フ能ハサルニ自衛上ノ緊
急状態ノ存スルノ故ヲ以テ國際法上許容セラルルモノト云ヒ得ヘキ
ナリ但此場合ニ於テハ權利行為ニアラサルヲ以テ他國家ノ權利侵害
ノ虞ハ存スルモノニシテ總令謝罪ヲ行フヲ要セサルモ少クトモ辯解
ヲ為シ且自衛行為ニ因リ他國又ハ其人民ニ被ラシメタル損害ヲ賠償
スヘキナリ前述ノ英國ノ丁抹艦隊引渡要求事件註ニハ直接ニ他ノ國
家又ハ其核周ニ對シテ加ヘラルル緊急状態行為ノ例ト為スヘシ而シ
テ自衛行為カ直接ニ私人ニ對シテ加ヘラレ其行為カ緊急状態行為ニテ
ラストセハ國際法上許容サレサル行為トナルヘキ場合ノ例トシテハ
ヴァーヂニアス掃事件(註三)ヲ挙クヘキナリ
(註三) ヴァーヂニアス掃事件 一八七三年西班牙本國ニ對スルキエバ
ノ叛徒カヴァーヂニアスナル一船ニ合衆國ノ國旗ヲ掲ケテ公海ヲ航
行スルニ當リ西班牙軍艦之ヲ拿捕シ其船内ニ在リシ者ヲ逮捕拘留

シ之ヲ処罰セリ此場合ニ於テ合衆國ノ國籍證書ハ詐欺ノ方法ヲ用
 ンテ得タル所ナリトモ後令官一ニアス歸カ與ニ合衆國ノ國籍ヲ
 有スル船舶タリトモ果シテ自衛ノ必要アリシト為テハ船舶ヲ拿捕
 シ其船員ヲ逮捕拘留スルヲ得ヘキヲ認メサルヲ得ス此事件ニ關シ
 英國政府ハヴァージニアス歸ノ拿捕及其船員ノ拘留ニ對シテハ言フ
 所ナカリシモ軍艦力英國人タル船員ヲ逮捕拘留スルニ止メスシテ
 直ニ之ヲ元刑ニ処シタル點ハ自衛ニ必要ナル程度ヲ超エタリトシ
 テ抗議セリ

自衛上許容ナル緊急状態行為ニ關シテ注意スヘキコトアリ總テ和
 親國又ハ中立國カ其地位及其實力ノ關係ニ依リ敵ノ利用スル所トナ
 リ自國ノ重大ナル危殆ヲ生スルノ虞アリテ且敵力之ヲ利用スルノ意
 思明白ニシテ是等ノ和親國又ハ中立國カ利用スルヲ防止スルノ力
 ナキ場合ニ於テハ自衛上緊急ノ必要アリトキハ緊急状態行為トシテ
 和親國又ハ中立國ニ對シテハ其領域内ニ於テ平素ニハ行フ能ハサル
 行為ヲ行フコトヲ許サルヘキモノトス前述ノ丁抹艦隊引退要求事件

日露戦争ノ開始ノ際ノ韓國ニ對スル我國ノ処置及清國ニ於ケルレシ
 テルニ一事件

第四 國家ノ平等權
 國家ノ國際法上ノ平等ハ獨立國ノ國際上ノ權利能力ノ同價値ナルコ
 トニ於テ現ハレ又國際法上ノ特別ノ權利義務例ハ中立ニ屬スル權利
 義務ノ内容カ何國ニ對シテモ同一ナルコトニ於テ文明國會議ニ於ケ
 ル各國ノ投票ノ價値ノ原則トシテ同一ナルコトニ於テ現ハル所謂強
 國ハ事實上ニ於テ國際政治問題ニハ國際法現ノ決定ニ付テ他ニ比シ
 テ優勝ナル勢力ヲ有スト雖モ法律上ニ於テ強國カ原則トシテ特別ナ
 ル地位ヲ認メラレタリトモ法律上ノ特別ノ事項ニ關シテ強國カ特
 別ノ法律上ノ地位ヲ認メラレルコト今日ニ於テモ時ニ之アリ(海牙ノ
 第二平和會議ニ於ケル國際捕獲審檢所設立條約案及仲裁司法裁判所
 設立條約案)
 第五 國家ノ相互尊重權
 一國家ハ他國ヲシテ自己ノ威嚴ヲ尊重セシムルノ權利ヲ有レ此權

レ場合ニ於テ外國ノ領土ニ派遣スル外交使節ヲ接待シ少クモ國境ニ於テ之ト應接スルノ義務アリト云フヲ得ハシ是等ノ公ノ交渉ニ関スル義務ニ對應スル權利ハ狹義ノ國際交通權ニシテ其中臨時ノ外交使節ノ接待ノ義務ニ對シテ權利ヲ特ニ區別シテ公使權ト稱スルヲ得ヘキナリ從來學者ハ多ク能動ノ及受動ノ公使權ナルハ一般ノ外交使節ノ派遣接待ニ關スル權利ヲ認ムト雖モ國家ハ原則トシテ外國ノ派遣スル外交使節ヲ接待スヘキヤ否ヤ又ハ外國ニ自國ノ外交官ヲ派遣スヘキヤ否ヤ自由ニ決シ得ヘキモノナルヲ以テ義務ニ對應スヘキ莫ク權利トシテハ上述ノ如キ廣汎ナル基本の權利ノ存在ヲ認ムルヲ得ス所謂能動ノ及受動ノ公使權ハ國家ノ公使接待差遣ニ關スル能力ノ發現ニ外ナラス現今ニ於テハ實際上國際團體内ノ各國家ハ互ニ常駐ノ外交使節ヲ派遣接待シ而シテ國際法上ニ於テ待遇セル外國ノ外交使節ニ對シテ特權(不可侵權及治外法權)ヲ認ムルノ規則確立スルニ至レリ

第七 臣民ヲ外國ニ對シテ保護スル權利

國家ハ其臣民カ領域外ニ在レモ外國ニ對シテ之ヲ保護スルノ基本の權利ヲ有ス此權利ニ基キテ外國ニ在レ臣民カ損害ヲ受ケタル場合ニ於テ國際法上國家ノ責任ノ認メラルル範圍内ニ於テ該外國ノ責任ヲ負フヲ得ルナリ一國ハ其臣民ノ權利及正当利益ヲ保護スル目的ヲ以テ外交於テ行ヒ又平時封鎖船舶抑留其他復仇ニ屬スル強カク用フ所習トゾゴト主義ノ趣意ヲ汲ミテ一國ノ政府ニ對シテ他國ノ政府カ其臣民ニ支拂ハルヘキモノトシテ請求スル契約上ノ債務ヲ回收スル為ニ兵力ニ訴ヘマシテ仲裁裁判ニ訴フルコトヲ約束スルノ條約或レリ(債務回復ノ為ニスル兵力使用ノ制限ニ關スル條約個人カ國際的保護ヲ受ケルハ其一ノ國家ノ臣民タルコト)即チ其國家ノ國籍ヲ有スルコト)ニ因ルト雖モ例外トシテ國籍ヲ有セスレテ國家ノ國際的保護ノ行ハルル場合ナキニアラス是等ノ場合ヲ別テニトス

三 一國家カ永続的條約又ハ一時の取極ニ依リ他國ノ臣民ニ國際的保護ヲ與フレ場合 此種ノ保護ノ永続的條約ニ依ル場合中保護條

約ニ依リ被テオレタル國際法上ノ保護關係ニ於テ保護國ノ臣民カ保
護ヲ與フル國ニ依テ保護サルル場合アリ西國ノ例ニ其一方カ第三國
ニ外交官又ハ領事官ヲ派遣セサル場合ニ第三國內ニ在ル該一方ノ臣
民ニ他方ノ國家ノ外交官又ハ領事官カ保護ヲ與フヘキヲ定ムルニ因
ル場合アリ(他國例)又軍ニ一時の取極ニ依ル場合中若シキハ戰時ニ於
テ交戰國ノ一方カ敵國ニ在ル臣民ノ保護ヲ特定ノ中立國ニ依頼スル
場合ナリトス(例)ハ日露戰爭中露國ニ在ル或國ノ臣民ノ保護ヲ合衆國ニ
託シタルカ如キ是ナリ

(三) 國際團體外ノ諸國ニ特有ナル保護民ノ場合
モロコシ暹羅ノ如キ
國ニ於テ一種ノ人民カ條約又ハ其他ノ慣例ニ依リ外國ノ保護ヲ受
クルヲ認メラル其保護ノ程度厚キヲ以テ時ニ事實上ノ臣民ト稱セ
ラル保護ノ度クツ者ハ公使館又ハ領事館ニ使役サルルカ又ハ使役
サルルト稱セラルル土人タルコトアリ又或ハ舊保護ヲ爲ス國ノ國
籍ヲ有セシモ一定ノ期間ノ外國ノ籍在等ノ原因ニ依リ國籍ヲ喪失
シタル者若ハ斯ノ如キ者ノ妻子タルコトアリ而シテ時ニ或ハ宗教

六の

上ノ關係ニ基テテ保護ヲ受クルコトアリ併國ハ在東東邦ニ於ケル畢
馬高教ノ營造物ニ對シテ之ニ屬スル人ノ國籍ノ如何ヲ問ハス保護ヲ
與ヘタリ此種ノ保護ハ國際法上當然ニ認メラルルモノニアラシテ
特別ノ條約特別ノ慣例ニ基ケモノトス

第八 條約ナキレノ義務

條約カ拘束力ヲ有スルハ適法ニ成レル條約ハ之ヲ遵守セサルハカラ
ストノ慣習國際法規ノ存スル為メナリ而シテ斯ノ如キ慣習國際法規
ノ存スルニ至レル原因ハ國際團體ニ於ケル國家生活上ノ必要ニ外ナ
ラズ國家カ國際團體ナル社會ヲ成シテ共同生活ヲ爲シ諸種ノ關係ヲ
維持スルニハ國家間ノ合意ニ拘束力ヲ有セシメサルヲ得サルナリ

第九 外國ノ内治ニ對シテ干渉ヲ為サレノ義務

國際法カ其定ムル一定ノ範圍内ノ主權ノ行動ヲ他國家ニ認メシムル
ノ權利ヲ他國家ニ有セシムルノ結果トシテ他ノ國家ノ基本的原則ノ
義務トシテ一國ノ内治ニ干渉スル非干渉ノ義務ヲ存スルナリ干渉トハ
一國家カ他國家ノ内治又ハ他國家間ノ外交ニ干渉スル事項ニ付テ強制

六一

的ニ自己ノ欲スル行為若ハ不行為ヲ他國家ヲシテ為サシメントスルヲ謂フ(國家カ自己ノ條約上又ハ國際法上ノ權利ヲ主張シ又ハ他國ノ國際法上ノ責任ヲ問フ為ニ外國ト交渉スルハ干渉ニアラス)但(一)干渉カ豫メ干渉ヲ為スヲ約スル條約ノ規定ニ基ク場合又ハ(二)干渉カ自衛權ノ行為又ハ自衛上ノ緊急狀態行為タル場合ニ於テハ干渉ヲ為シ得ヘカラサルノ限ニアラス他國家間ノ外交ニ關スル干渉ハ多量ノ厚者カ他國家ノ内治ニ關スル干渉ト同シク原則トシテ不法ナリトシテ非干渉ノ義務ヲ存スル為メ所ナリト雖モ他國家ノ外交ニ關スル干渉ハ主權ノ行動ヲ他國家ヲシテ認メシムルノ權利ヲ侵スモノニアラス又外交ニ關スル干渉カ所謂獨立權ヲ侵スノ故ヲ以テ不法ナリト論スル者アルモ誤レリ若シ國際法上外交ニ關スル干渉カ不法ナリトモ是レ一國家カ他ノ國家間ノ外交關係ニ關係スヘカラマト為メ特別ノ法規ヲ存スルニ由ラサルヘカラス然レトモ今日ニ於テ斯ノ如キ特別ノ法規ノ成立ヲ確證スルコトヲ得ス元來國家ハ特別ノ制限ノ法規ニ依リ制限サレサル限ハ行為ノ自由ヲ有スヘキモノナルヲ以テ欠ナク

トモ直接間接ニ國際團體ノ利益又ハ各國家ノ權利若ハ其他ノ利益ニ關係スル場合ニハ他ノ國家ノ特別ノ權利ヲ侵ササル限リ他國蒙前ノ外交關係ニ干渉シ得レモノト為ササルヘカラス

第一。國家ノ責任
國家ハ國家機關(元首政府行政官廳軍艦軍隊ヲ含ム)ノ權限内ノ行為ニシテ國際法違反スルモノニ關シテ責任ヲ負フ違法行為ノ結果ニ對シテ救正ヲ與フルノ責任ヲ盡ササルトキハ對手國ハ強カニ許フルコトヲ得救正ハ義務ノ救正即チ(一)原狀恢復(二)損害賠償ノ外ニ對手國ニ満足シ與フル為メ場合ニ依リテ行フ所(三)相當上級機關ニ依ル當局機關ノ違法行為ノ否認(元首及政府ヨリ以下ノ機關ノ權限内ノ行為ハ國家ノ相當上級機關ニ依リ否認サルコトアリ)在當局機關タル個人ノ免職召還又ハ(四)對外交上ノ謝罪又ハ(五)辯解及(六)外國ノ國旗ニ對スル敬禮等ヲ含ム
國家機關ノ權限内ノ行為ニシテ直接ニ他ノ國家ノ國際法上ノ權利ヲ害スルモノヲ單ニ他ノ國家又ハ他國人タル私人ノ自國國內法上ノ權利

又ハ単純ナル利益ヲ害スル行為ニ付キテハ國家ハ直接ナル國際法上ノ責任ヲ負ハサルヲ原則トス外國人ニ對シテモ内國人ニ對スルト同
 様ニ國家ヲ代表スル官府ニ對スル行政上ノ訴訟若ハ許願又ハ司法上ノ訴訟等ニ依ル救済方法ヲ認ムルヲ以テ是レリトス但シ外國人ニ對シテ國內法上ノ救正ヲ與フルヲ拒絶スル場合(即チ(1)訴訟ノ受理ヲ拒絶シ(2)又ハ不當ニ訴訟ノ受理ヲ遲延シ又ハ(3)故意ニ法ノ適用ヲ曲ケタルコト明白ナル場合(2)又ハ明白ニ國際法又ハ條約ト抵触スル結果ヲ生スル裁判ヲ爲ス場合ニ於テリ司法機關ノ行為ニ因リ更ニ國家ノ國際法上ノ責任ノ所與ヲ生ス
 國家ハ主權ノ範圍内ニ於ケル國內法上適法ノ行為ニ付キテハ國際法又ハ條約ニ違反セザル以上ハ寸毫モ國際法上ノ責任ヲ負ハサルヲ以テ行政処分又ハ刑事処分ノ爲メ損害ヲ受ケ又ハ戰爭一揆騷擾火災洪水傳染病流行等ノ非常ノ際行政官府又ハ海陸軍官憲ノ行フ所ノ行為ニ依リ損害ヲ受ケル外國人ニ對シテ内國人ヨリモ之ヲ優遇シテ特ニ賠償ヲ與フルヲ專セザルヲ原則トス但官憲カ國際ノ慣例ニ及シ外國

人ニ對シテ有害ナル防禦手段ヲ講シ例ハ卷海軍鎖ノ原則ノ告知ヲ相當ノ時期ニ於テ豫メ與ヘシテ外國船舶ニ對シテ卷海ヲ閉シ又ハ殺害ニ情報ヲ傳フルヲ恐レテ其港ニ外國船ヲ却留セル等ノコトヲ行ヒ之場合ニハ國家ノ権力ノ費用トシテ國家ハ被害者ノ賠償ノ要求ニ應セザルヘカラス(一九〇〇年國際法協會決議第一條)但シ拙著内乱ト國際法一四二頁又殺害トノ争鬪カ未タ内國戰爭トシテ認メラレサル際ニ戰時ニアラサルハ行ヒ得ナル行為(例ハ戰時禁制品輸送トシテ拿捕後收ヲ行フコトヲ行ハハ國家ハ責任ヲ負ハサルヘカラス(國際法協會決議ニ依リテ)又争鬪カ内國戰爭トシテ認メラレルトキハ戰時國際法上賠償ノ義務アリト是レル場合ニハ賠償セザルヘカラス(國際法協會決議第一條(d))
 國家ノ機關ヲ組織スル個人ノ機關トシテノ權限外ニ至ル行為ニ關シテハ國家ハ直接ニ國際法上ノ責任ヲ負フノ理由ナキカ如キモ元首ノ國ノ内外ニ於ケル權限外ノ行為及外國ニ於テ治外法權ヲ享有スル外交官軍艦ノ乘員軍艦ノ組成員等ノ外國ニ於ケル行為ニ關シテハ國家

ト其概則トノ商ノ特別ノ關係ニ基キ國家カ代位的責任ヲ負フニ至ル
個人ノ行為ニ因シテハ國家ハ直接ノ責任ヲ負フコトナク其領域内ニ
於テ他國家又ハ他國家ノ臣民ヲ害スル非行ヲ行ハル個人ヲ懲罰シ非
行ヲ受ケタル外國國家又ハ外國人ノ救正ヲ求ムル許認テ其裁判所ニ
於テ受理セシメサルヘカテサルノミ但國家ハ其領域内ニ在ル個人カ
他國家ノ生存又ハ其安全ヲ侵ヤント因リ又ハ他國家ノ國旗若ハ徽章
ヲ凌辱シ又ハ他國家ノ對外代表機關ノ特權ヲ侵ヤントスル等ノ行為
ヲ領域内ニ於テ準備シ又ハ實行スルヲ禁遏シ既ニ斯ノ如キ行為ノ行
ハレタル後ハ之ヲ行ハル者ヲ懲罰スルノ義務アリ國家カ故意又ハ過
失ニ依リ是等ノ義務ヲ果ヤレトキハ國家ノ責任ノ問題ヲ生ス一國
ノ内乱又ハ騷擾ノ場合ニ於テモ國家ハ救正其他ノ個人ノ外國人ニ加
ヘタル損害ニ關シテ直接ノ責任ヲ負ハサルヲ現今ノ國際法上ノ原則
ト認ムヘキナリ然レトモ歐洲諸國カ其國際地位ニ屬セスト認ムル國
又ハ少クトモ其平素國內ノ秩序ヲ亂フル實力ヲ缺クト認ムル國例ハ
南米諸國ニ對シテ内亂又ハ騷擾ノ場合ニ於テル個人ノ行為ニ基キ損

害ノ賠償責任ヲ主張セル例少ナカラス而シテ平素秩序整ヘル文明國
間ニ於テモ個人ノ加害行為カ明白ニ官憲ノ責任ヲ全クセサルニ因リ
テ行ハレ得タル場合ニハ國家カ責任ヲ負ヒ賠償ヲ為セル例アリ(一八
四一年ノニエ、オルレアンス事件註二)而シテ内亂ニ違ヒサル騷擾例ハ
外國公使館又ハ外國商館打撃事件ノ場合ニ於テ個人ノ加害行為カ特
ニ一般ノ外國人ニ對シ若ハ特定ノ國籍ヲ有スル外國人ニ對シテ行ハ
ルルトキハ官憲カ其領域内ニ在ル外國人ノ身體財產ノ安全ヲ確ムルノ
義務ヲ盡サカリシモ、ト推定シ國家ハ賠償ノ責任ヲ有スト認ムヘシ
トスルノ記行ハル(一八九三年ノエ、グ、モルト事件註三)一八九〇年
國際法協會決議第一條(註一)採着内亂ト國際法一四二頁
(註二)ニエ、オルレアンス事件 北米合衆國レ、ジヤナ州、ニエト、オ
ルレアンス市ニ定住セル所ノ一團ノ伊國人カ種々ノ非行ヲ行ヒ
殊ニ該市ノ警察長官ノ暗殺ヲ行ヘリトノ嫌疑ヲ生シ其嫌疑者カ
陪審者ニ依リ無罪ノ決定ヲ受ケルヤ群衆ハ嫌疑ノ伊國人ヲ刑罰
ニ處セリ當時レ、ジヤナ州ノ知事及檢察總長ハ民衆ノ行為ヲ鎮

塵スレ、処置ヲ執ラズ伊國政府ハ私刑ヲ行ハル者ヲ処罰シ被害者ニ賠償ヲ與コルコトヲ要求ス合衆國中中央政府ハ当初合衆國ノ憲法上中央政府カレイドリアナ州ニ犯罪人ノ処罰ヲ求ムル權限ナキヲ託キテ國際ノ責任ヲ避ケタルカ終ニ合衆國ノ國務長官ハ三ノアルレマンズノ官憲カ伊國人ノ虐殺ヲ防クニ必要ナル總テノ手反ヲ執ラカリシコトヲ認メ合衆國大統領ノニニールレマンズノ官憲ニ對スル謹責的ノ電報ヲ伊國公使ニ通知シ且被害者ノ親族ニ償金ヲ辨ヘリ

(三) エーグモルト事件 併國ノエーグモルトニ於テ併國及伊國ノ労働者ノ間ニ争起リ人民モ之ニ關係シ許多ノ負傷者ヲ生セリ之ニ對シテ軍馬ネーパルス、セノア等ニ於テ伊國人ノ併國ニ對スル敵意表示ノ運動行ハレ併國商人ハ損害ヲ受ケタリ是ニ於テ二國ノ官憲ノ證據ヲ鑛壓スルニ付キ其義務ヲ盡セルヤ否ヤノ問題ヲ生セリ此事件ニ於テ兩國カ「礼節」為ノ且人道ノ思想ニ依リ且ニ被害者ニ賠償ヲ為スコトトセリ是レ明白ニハ國際法上ニ賠償ノ

責任ヲ認ムルニ至ラサルモノナリ

國際ノ責任ハ國際法ノ主体ニヤラザレハ之ヲ負フヘキモノニアラザルヲ以テ國際法ノ主体ナラザル自治ノ植民地例ハ濠洲又ハ聯合國內ノ一州例ハ合衆國ノカリフォルニア、ハ外國ニ對シテ國際ノ責任ヲ負フコトナク其外國又ハ聯合國中其國家カ是等ヲ代表シテ國際ノ責任ヲ負フ本國又ハ聯合國ノ憲法カ中央政府ニ自治ノ植民地又ハ聯合國內ノ小部ヲ監督シ其義務ヲ履行スルヲ要求スルノ權利ヲ與ヘサルノ事莫クシテ國際ノ責任ヲ免ルルヲ得ヌ一九〇〇年國際法協會決議第四條參照ト拙著内亂ト國際法一四三頁

第六章 國家ノ領域

第一 概説

國家ノ領域即チ國家ノ主權ノ專ヲ行ハルル空間上ノ區域ハ領土領水及空中ヲ含ム領土ノ語ハ領土權ノ目的物タル國際法上嚴正ノ意義ニ於ケル領土ヲ指スヘキモ時ニ一國ノ主權ノ專ヲ行ハルル土地即チ國

内法上ノ意義ニ於ケル領土ヲ指スニ用ニルコトアリ。旅順大連ハ我國ノ國內法上ノ領土ト云フヲ得ハキモ國際法上ノ嚴正ノ意義ニ於ケル領土ニアラズ。領水中ニハ河川運河湖水及廣義ノ領海ヲ含ム廣義ノ領海ハ港灣河口海灣入海狹義ノ領海(即チ廣義ノ領海)右岸海峽等ヲ含ム領海ノ語ハ其狹義ニ於テハ或ハ右岸海ヲ指スコトアリ或ハ廣義ノ領海中ヨリ右岸海及海峽ヲ除キタルモノヲ指スコトアリ

第二 領土

現今ノ國際法上全ク領土ヲ有セサル國家ハ存在シ得ズ。國家ノ國際法上嚴正ノ意義ニ於ケル領土トハ國家ノ領土權ノ目的タル土地(及水域)ヲ謂フ。河川運河内海港灣及海峽ヲ含ム(國家ノ領土權ハ一種ノ國際法上ノ物權ニシテ其權利ノ内容ハ土地ノ一部份の支配利用ヲ為シ得ルコトニアリ)而シテ支配利用ノ一ノ方法トシテ國家ハ領土内ニ於テ自ら其固有ノ主權ヲ行ヒ又ハ他國ヲシテ或時期前自己ニ代リテ其主權ヲ行ハシムルヲ得ルナリ

國際法上嚴正ノ意義ニ於ケル國家ノ領土ハ國家ノ主權ノ專ラ行ハル

ル空間上ノ區域即チ領域ニ屬スルヲ常トス(例外租借地)

一國ノ植民地ハ其國ノ領土ノ一部ヲ成ス

第三 軍艦及商船並ニ公使館

軍艦及商船ヲ以テ其所屬ノ國家ノ浮動スル領土ト為スノ既行ハル軍艦及公海ニ在ル商船ハ本國ノ主權專ラ之ニ行ハルルヲ以テ本國ノ領域ト云フヲ得ヘシ然レトモ軍艦及商船カ領土權ノ目的物ノ意味ニ於ケル領土ノ一部ヲ成スコトナシトス。從テ一國ノ領土ト同様ナル法律關係ヲ有スルコトナク商船ニシテ他國ノ領海内ニ入レハ他國ノ法權ノ下ニ立ツ。至ル軍艦カ他國ノ領海内ニ入リテ其國ノ法權ニ服セサレハ治外法權ノ結果ニ外ナラス

或ハ公使館ヲ以テ公使派遣國ノ領土ノ一部ト看做スヘシト既ク若下

ルニ該レリ公使館ハ外國使節ノ特權ノ結果トシテ所在國ノ法權カ或

範圍進行ハレサルノミ

第四 地下

國家ノ領土領水ノ地下地球中心ニ至レマテ國家ノ領域ニ屬セシムル

コトヲ得且他國ノ之ヲ領域トスルヲ妨グルヲ得公海ノ下ニ陸道ヲ作
ルトキハ之ヲ領域トスルヲ得

第五 空中

國家ノ領土領水上ニ位スル空中ニ屬シテハ之ヲ公海ニ比シ其自由
ニシテ何國ノ領域ニ屬セサルノ原則ヲ唱フル者ナリ或ハ領土面若
ハ領水面ニ逆キ部分ヲ領海ニ比シテ領土面領水面ヨリ兵器ノ力ノ及
フ範圍ヲ領域トシ其上ニ位スル空中ノ部分ヲ公海ニ比シテ自由ニシ
テ何國ノ領域ニ屬セスト爲ス者アリ或ハ國家ノ領土領水上ノ空中
ヲ沿岸海ニ比シテ他國ノ航空機前ノ飛空航行權ヲ認ムルアリ或ハ一
國ノ領土領水上ノ空中ヲ内海又ハ海灣ニ比スヘク下ニ有スル國家
領域ニ屬シ而シテ沿岸海ノ如ク當然無害航行權ヲ存スルコトナレト
爲スヲ可ナリト信ス然レドモ空中ニ屬シテ現時ニ於テ國際法規カ未
ク確立セリト云フヲ得ス此點ニ於テ將來ノ國際法ノ發達ニ待タサル
ヲ得ス

第六 國境

國境ニ海洋河川山岳湖水等ノ天然ノ地物ニ依ル自然の國境ト天然ノ
地物ニ依ラスシテ國家ノ合意又ハ慣行ニ依リ別ニ定ムル數學上ノ線
緯度経度等ヨリ成ル人為的國境トヲ存ス

河川及山岳カ自然の國境ヲ成ス場合ニ於テ接壤國間ノ特別ノ合意又
ハ慣行ヲ存セザレトキハ次ノ如キ原則ニ依リ境界線ヲ定ム
國境ヲ成ス河川ノ航行シ得ヘキモノハ其航路ノ中央線ヲ以テ境界線
トシ航行シ得ヘカラサル河川ハ河流ノ兩岸ヨリノ中央線ヲ以テ境界
線ト爲スヘキナリ然レトモ河流ノ漸次ノ變動ノ爲メ航路ノ中央線又
ハ兩岸ヨリノ中央線ハ變更シ得テ境界線變更スルコトヲ免レス但河
床急ニ全ク變更シタルトキハ舊河床ニ依リ境界線ヲ定ム國境河川上
ニ橋梁架セザレトキハ特別ノ合意ナケレバ橋ノ中央ヲ境界線トス
山嶽カ國境ヲ成ス場合ハ接壤國間ニ特別ノ合意又ハ慣行ナケレバ其
山嶽ノ巔ニ於ケル分水線ヲ以テ境界線トス
湖水又ハ四面陸地ニ領サレタル内海(狹義ノ内海)カ國境ニ存スル場合
ニ特別ノ合意又ハ慣行ニ依リ是等ノ水域ノ部分ノ所屬ヲ定ム以テ國

境ヲ定ムルヲ常トス特別ノ合意又ハ慣行ナキ場合ニ於テハ通航ハ兩岸ヨリノ中央線ヲ以テ境界線ト自做スヘシトス
右岸海トシテ海トノ境界線ハ普通大干潮ノ時ノ水陸分界線ヨリ三海里ノ線ナリトス兩岸カ國ヲ異ニスル大海哩ヨリ狭キ海峡ニ在テハ兩岸ノ國家ノ沿岸海ハ特別ノ合意ナケレバ海峡ノ兩岸ヨリノ中央線又ハ通航ノ中央線ヲ以テ境界線トス

第七 河川

河川ノ其河原ヨリ其河口ニ至ルマテ一國ノ領域内ニ在ルモノハ即チ國內河川ニシテ專ラ其國ノ領域ニ屬ス
數國ノ國境ヲ成ル河川即チ國境河川ハ右岸國カ各其國ニ沿ヘル河川ノ部分ヲ領域トス
河川カ數國ノ國境ヲ成ル又ハ數國ヲ貫流シ且シ海ヨリ航行シ得ハキモノハ所屬國際河川ナリトス國際河川ハ沿岸國カ其國ニ沿テ河川ノ部分ヲ領域トス
許多ノ國際河川ニ關シテ國際協約ヲ存ス歐洲内ニ於ケルダニエーヴラ

インシールド(エスコ)等ノ如キ歐洲外ニ於ケルコンゴリナイジヤリリ
オデラ、プラタノ如キ是ナリ)是等ノ協約河川ニ付キテハ諸國民ノ商船ノ自由航行ヲ認ムヘキヲ定ム諸國商船ノ自由航行ノ權利ハ(航行ノ改良ノ為ニスル費用ヲ支辨スルノ目的ヲ以テ)賦課金ノ外ハ航行ニ關シテ税金ヲ徵收ナレサルコトヲ含ミ又自由航行ノ權利ハ其享有ニ必要ナル河岸使用權ヲ含ムトス而シテ自由航行ハ本流ノ航行ニ得ル點ヨリ海ニ達スル點迄及テ常トス時トシテ航行シ得ヘキ支流ニモ及フコトヲ認メラルコトアリ(例ハコンゴリ、ライン)而シテ時ニ其航行ノ便宜ノ為メノ工事ノ監督及維持航行規則ノ實施及河上警察ヲ國際委員會ニ託スルコトアリ(例ハダニエーヴラ及コンゴリ)
協約ナキ一國ノ國際河川ニ付キ航行ノ自由ニ關スル國際法上ノ原則存スルヤ否ヤノ問題アリ一八一五年ノ維約會議カ國際河川ノ自由航行ヲ歐洲公法ノ一原則ト定メ且一八五六年ノ巴黎會議ニ依リダニエーヴラ河ニ付キテ自由航行ニ關スル協定ヲ為セルヨリ歐洲大陸ニ於ケル國際河川ニ付キテハ航行自由ノ原則國際法上認メラレタリトス

ヲ得ハキニ歐洲以外、國際河川ニ付キテハ國際法上当然航行ノ自由ノ原則ノ行ハルヘキヲ疑ハサルヲ得ス(セントローレンス及ミシシッ川河ニ南スル合衆國ノ上流沿岸國ノ自由航行權ノ主張及ホルツマス條約後露國ノ松花江ニ開スル主張但現今ニ於テハ特是ノ國際河川ニ付キ特殊ノ重大ナル理由アルニアラサレハ國際條約又ハ一方の宣言ニ依リ又ハ國內法上ノ規定ニ依リ之カ自由航行ヲ認ムルコトヲ國際禮讓ニ適スト思惟スヘキナリ

國際河川又ハ之ニ屬セリル境限河川及數國ヲ貫流スル河川ニ付キハ沿岸國ハ其領域ヨリ他國ノ領域ニ流ルル河流ヲ停止シ又ハ其方面ヲ変セシムル能ハサルノミナラス他國ノ危害ヲ生シ又ハ他國ノ河流ノ正當ノ使用ヲ妨害スルカ如キ河水ノ使用ヲ為スコトヲ得サルヘキトス

第八 運河

人造河川タル運河ハ其土地ヲ有スル國ノ領域ニ屬スルハ言フ族タサル所ニシテニノ公海ヲ連絡スル運河ニ至リテモ此點ニ於テ異ナル所

ナシトス(キール運河及ゴリン運河)

スエズ運河ハ一八六九年開カレテ後一八八八年十月ノ條約ニ依リ所謂中立ノ資格ヲ有スルニ至リ諸國ノ軍艦及商船ノ自由航行ヲ認ムルコトト爲レリ今條約ノ規定ノ重要ナル點ヲ左ニ掲ク

- (1) 平時及戰時ニ拘ラス總テノ軍艦及商船ニ對シテ之ヲ開放ス
- (2) 平時ニ於テモ戰時ニ於テモ運河ノ自由ナル使用ヲ妨害スルコトヲ爲スヲ得スレテ 殊ニ戰時封鎖ヲ行フヲ得ス
- (3) 戰時ニ於テ總令ニ其カ交戰國タルモ運河ニ於テ又ハ其兩口ノ港ホルトサイド及ホルトスエズヨリ三哩以内ニ於テ抗敵行為ヲ行フヲ得ス
- (4) 交戰國ノ軍艦ハ時間ヲ務スコトナク運河ヲ通過セサルヘカラズ絶対ノ必要ノ場合ニアラサレハ運河ノ兩端ノ港ノ内ニ二十四時間以上滞留スルヲ得ス
- (5) 一方ノ交戰國ノ軍艦又ハ商船ノ是等ノ港ヨリ出港セル後二十四時間ヲ經過スルニアラサレハ他方ノ交戰國ノ軍艦ハ出港ヲ得

(6) 軍艦乗組員軍隊又ハ兵器及其他ノ軍用材料ハ運河及其港ニ於テ上船セシメ又ハ上陸セシムルヲ得ス

(7) 運河ニ於テ永久的要塞ヲ立ツルヲ得ス
 パナマ運河ニ関シ一八五〇年ノ英國及合衆國間ノクルーフトンバルワ
 一條約ハ將來開鑿スヘキ運河ノ自由航行及中立ヲ約セリ此條約ニ於
 テハ兩國力申立、共同担保ヲ約シ兩國孰レモ該運河ニ對シテ獨占的
 管理權ヲ取得保持シ得サルコトヲ爲シ一八八八年パナマ地峡ノ運河
 ノ開鑿ニ着手サレタリ後一九〇一年十一月十八日英國及合衆國ノ間
 ニハ一ポーンズフォート條約結ハレ太平洋及大西洋ヲ連絡スル運河ハ
 合衆國カ自ラ之ヲ開鑿シ又ハ其權力ノ下ニ私立會社ヲシテ開鑿セシ
 ヲ得ヘク開鑿ニ因ル總テノ權利並運河ノ管理及管理ニ關スル規則ヲ
 定ムル独占的權利ヲ有スルヲ認メラルル迄ヲ合衆國力專ラ中立維持ノ
 責任ヲ負フコトナレリ而シテ運河ノ自由航行及中立ニ關シテハ略
 スエズ運河ト同様ノ規定ヲ設ケタリ唯其中立及自由航行ハスエズ運

河ト異リテ英米兩國間ノ條約ニ基クニ外ナラズモ一ニシテ其自由
 航行ハ條約ノ定ムル航行及中立ニ關スル規則ヲ遵奉スル國ノ船舶ニ
 限リテ認ムヘキヲ明言シ之ニ及ミテ合衆國力在戰國ナル時ニ於テ航
 行ノ自由ヲ認ムルコトヲ明言セス又合衆國力運河ニ對シテ不秩序又ハ
 騷擾ヲ防クニ必要ナル軍事警察ヲ置クヲ得ヘキコト特ニ認メラルル又
 要塞建設ノ禁止ニ關スル規定ヲ特ニ削除セリ(パナマ運河ニ關スル條
 約ノ二問題)ノ防衛ノ問題(三)合衆國船ノ通行税免除ノ問題

第九 内海及湖水

全ク一國家ノ領土ニ固マレ海洋トノ直接ノ交通ナキ狹義ノ内海及湖
 水(例ハ琵琶湖、バイカル湖、死海)ハ沿岸國ノ領域ニ屬ス、數國家ニ依リ固
 マレル狹義ノ内海(例ハコンスタンブールボスフォロス、バルチック、リ
 ン、オントリオ湖、裏海)ハ沿岸國ノ間ノ特別ノ合意及慣行ニ依リ領域
 ヲ分ツ、沿岸國間ノ特別ノ合意又ハ慣行ナキ場合ニ於テハ通航ハ兩岸
 ヲリノ中央線ニ依リ、沿岸國ノ間ニ区分スヘシト爲ス
 數箇ノ海峡ニ依リ直接ニ公海ニ通スル所、鎖海即チ廣義ノ内海ハ之ヲ

黒海ハ往昔全土耳古ノ領土ニ属スレ且其入口ニ当ル海峡ハ幅大
以下ナリシヲ以テ全部土耳古ノ領域ニ属セルコト疑フ容レナリシナ
リ然ルニ一七七四年七月ノクツナクカイナルディイ條約ニ依リ露國カ
沿岸國トナリ其後十九世紀ニ入リルマニアルカリヤ等沿岸國ヲ
生スレニ至リ黒海ハ一公海トナレリ且黒海ニ注クダニエーウ河ナル
國邊河川ノ沿岸國ニハ南独逸ノバヴリヤ、ウクレテン、ブルハ、
セブルガリヤ、ルーマニア等ナリ是等ノ國ヨリダニエーガニ依リ黒海ヲ
經テ地中海ニ出ツルノ自由航行ヲ保護スレノ必要アリトスルケツカ
イナルディイ條約ニ依リ露國ハ其商船ノ黒海マレモラ海及土耳古ノ領
水ヲ航行スル權利ヲ得シカ地中海ヨリ黒海ニ至ルノ通路タルダ
ニレズ及ボスフロラス海峡ハ其後土耳古ト英併及露トノ特別ノ條約ニ
依リ諸國ノ商船ニ對シテ開放セレハ一八二九年ノアドリアノール條
約ニ依リ露國ハ黒海ニ海軍ヲ置クノ權利ヲ認メラシ海峽ヲ各國ノ商
船ニ對シテ開放スルモ軍艦ニ對シテハ開放セサルヲ約セシム一八三
三年ノカンキアルスケレシ條約ニ依リ土耳古ハ露國ノ要求アル時

ハ海峡ヲ閉鎖スヘキヲ約セリ一八四一年七月十三日ノ倫敦條約所ナ
所謂海峽協約ニ於テ英、奧、佛、普、露土ノ六國ハ土耳古カ平和關係ニ在ル
間ハ土耳古ノ海峽ヲ總テ外國ノ軍艦ニ對シテ鎖スノ原則ヲ維持ス
ルキヲ定メタリクニマニヤ戰爭ノ後一八五六年ノ巴黎條約ニ依リ黒海
ハ所謂中立トナリ其水域及港津ハ永久ニ開放テ一國ノ商船ニ對シテ開放
セラルルモ沿岸國タル露土兩國モ軍艦ニ沿岸海上及ダニエーウ河ノ警
備ノ為ニ必要ナル小艦ノ外ハ軍艦ヲ浮ブルヲ得スト為シ又露土兩國
カ沿岸ニ海軍用兵器廠ヲ置クヲ禁セリ普佛戰爭ノ際ニ兼シ露國ハ所
謂恩海中立ニ屬スル巴黎條約ノ條項ノ廢棄ヲ主張シ其結果トシテ倫
敦會議前カレ諸強國及土耳古間ノ一八七一年三月十三日ノ倫敦協約
ニ依リ所謂黒海中立ノ條款廢止サレ露國ハ黒海ニ於ケル海軍力ノ制
限ヲ除カレタリ而シテ海峽閉鎖ノ原則ハ之ヲ維持スヘキヲ定メ又土
耳古カ平時ニ於テ巴黎條約ノ條項ヲ執行ヲ擔保スル為メ必要ナリト
判斷スル場合ニ於テ土耳古ノ和親國ノ軍艦ヲシテ海峽ヲ通過セシム
ルヲ得ヘキヲ定ム又黒海ニ於ケル諸國ノ商船ノ自由航行ノ原則ヲ言

明セリ露土戦争後一八七八年七月十三日ノ柏林條約ハ海峽ニ關スル
巴里條約ノ規定及一八七一年ノ倫敦條約ヲ維持スルコトヲ言明セリ
上述ノ一八四一年一八五六年一八七一年及一八七八年ニ結ヘル諸條
約ハ諸強國ト土耳古トノ間ニ條約タルノミナラス又諸強國相互間ノ
條約タリトス

第一一 沿岸海

沿岸海(又ハ狹義ノ領海トハ海洋ノ一部ヲ指シ沿岸一帯ノ水域ニシテ國
際法カ沿岸國ノ其國權ヲ及ボスヲ得ヘキコトヲ定メタルモノナリト
ス
現今ニ於テハ海洋ノ自由ヲ以テ原則ト為シ海洋ハ特別ノ事由ナクハ
ハ何國ノ領域トモ為スヘカラサルコトヲ認メラレルヲ以テ沿岸海ノ
存在ハ特別ノ事由ニ基キサルヲ得ス沿岸海ノ存立ノ事由(Ratione Ob
jectae)ハ是等ノ水域ニ沿岸國ノ國權ヲ及ボサレムルコトカ該國家ノ防
禦財政及殖産上ノ正当利益ヲ保護スルノ必要ナルコトニアリトス
沿岸海ハ領土ニ對シテ從屬的ノ性質ヲ有スルモノニシテ其自身單独

ニ領土ノ目的物タルモノニアラス從テ一國ノ沿岸海ハ之ヲ單独ニ
他國ニ割讓スルヲ得ス或ハ沿岸海ハ公海ノ一部ニシテ殊ニ沿岸國ノ
利益ノ爲ニ一定ノ範圍ニ國權ノ及ボラザラレタルニ過キスト為ス
アリ甚シキニ至リテハ沿岸カ公海ナル諸國ノ共有物ノ一部ト為ス
認定サレタル國際地役ナリト爲スノ説ヲ出セリ然レトモ沿岸海ハ公
海ノ一部ニアラスニテ海洋ノ公海ニアラサル部ナリトス沿岸海ノ
範圍ニ關シテニノ問題ヲ生ス(第一)領土ト沿岸海トノ分界線ノ問題(第
二)沿岸海ト公海トノ分界線ノ問題是ナリ
(一) 領土ト沿岸海トノ分界線ノ問題ハ沿岸海ノ陸地ノ方面ニ於ケル
起點ノ問題ナリトス之ニ關スル第一説ハ大潮潮ノ時ニ於ケル水陸
分界線ヲ以テ領土ト沿岸海トノ分界線ト為ス第二説ハ大潮潮ノ時
ニ於ケル水陸分界線ヲ以テ領土ト沿岸海トノ分界線ト為ス今日
於テハ第一説カ最も流行スル
(二) 沿岸海ノ公海トノ分界線ノ問題ハ沿岸海ノ公海ノ方面ニ於ケル
終點ノ問題ニシテ之ニ關シテハ許多ノ説アリ其中重要ナルモノヲ
左ニ挙クヘシ

(甲) 第一種ノ説ハ沿岸海ノ範圍ハ沿岸國兵力ノ及フ範圍ト等シカル
 ヘシトスル者ナリ而シテ所云沿岸國兵力ノ及フ範圍ナルモノハ其
 際ニ於テ其國ノ海軍ノ狀態等ニ依テ異リ不定且不明ナルヲ免レサ
 ルヲ以テ領海ノ範圍ヲ一定スルノ必要上普通之ヲ沿岸國力其沿岸
 ノ大砲ニ依リ威力ヲ行フヲ得ヘキ範圍ニ限定スルニ至レリ是ニ於
 テ彈着距離説ヲ生ス而シテ彈着距離中又種々ノ差異アリ
 甲ノ一 歐洲大陸ニ於ケル許多ノ學者ハ條約上又ハ國法上ノ及対
 ノ規定ナケレハ沿岸海ノ範圍ハ當時ニ於ケル大砲ノ最長彈着距離
 ニ依リ定マルヘキモノト爲スヘシト當時ニ於ケル中シ得ヘキ最
 長彈着距離ヲ以テ領海ノ範圍ト爲スヘシトスル説アリ
 甲ノ二 或學者ハ一方ニ於テ彈着距離ニ依リテ沿岸海ノ範圍ヲ定
 ムルノ原則ヲ認メル他方ニ於テ沿岸海ヲ以テ三海里ト爲スノ慣
 行ニ對シテ多少ノ法律上ノ效力ヲ認ム此種ノ説ヲ更ニ區別スレハ
 左ノ如シ
 (イ) 現今ノ國際法上ノ意義ニ於テハ所謂彈着距離ナルモノハ即チ
 三海里ヲ指スト爲ス者アリ英米ノ學者ニ此説ヲ採ルモノ少ナカ
 ラス
 (ロ) 或學者ハ沿岸海ノ範圍ハ普通三海里ナリト推定スヘシト爲ス

ニ理論ニ於テハ一國ハ當時ノ最長彈着距離ニ至ルマテ沿岸海ノ
 範圍ヲ定クルヲ得ヘシト爲ス

(乙) 沿岸海ト公海トノ分界線ニ關スル第二種ノ説ハ一定ノ哩數等ニ
 依リ沿岸海ノ範圍ヲ定メントスルモノニシテ諸種ノ學說中中五ニ
 於テバルトスノ唱ヘ十九世紀ノ初頭ニ於テ露國ノベリリング海
 ニ付十三派セル一百伊太利哩説ノ如キ極端説ハ今ヤ其跡ヲ潛メ三
 海里説最ニ普通ニ行ハル一海里ハ赤道ニ於ケル緯度線一度ノ六十
 分ノ一トス
 三海里説ハ元來彈着距離説ニ胚胎セルモノト云フヲ得ヘク三海里ヲ
 以テ最長彈着距離莫モノナリト爲スノ説ハ十八世紀ノ末實際ノ彈着
 距離カ三海里内外ニ在リシ時代ニ於テハ彈着距離説ト一致セルモノ
 ト云フヲ得ヘキナリ其後實際ノ彈着距離カ増加スルニ及ヒテモ尚ホ
 國際慣行ノ慣力ニ依リ三海里説行ハル現況ニ於テ三海里説ヲ認フル
 學者中國際法上ニ於テハ彈着距離ハ三海里ヲ指スヘキモノト爲スア
 リ或ハ三海里ノ距離ハ現今ニ於テハ彈着距離ヨリ全ク独立シ國際慣
 行ニ基キ效力ヲ有スト爲スアリ
 三海里説中三海里ノ距離ニ對シテ認メタル法律上ノ效力ノ程度ノ差
 遠ニ因シテ英別ヲ存スヲ得ヘシ(イ) 原則トシテ三海里以上ニ沿岸海

ヲ延長スルヲ得スト為スノ説多教々占ム此種ノ説モ海灣入海等ノ特
 種ノ水域場合ニ付キテハ例外ヲ認ムルナリ(三)或ハ一國ノ沿岸海ノ範
 圍ヲ普通ニ海哩ト推定スヘシト為スモ理論上一國カ及対ノ明言ニ依
 リ沿岸海ヲ三海哩以上最長彈着距離以下ニ至ルマテ延長シ得ヘシト
 ス(ハ)或學者ハ三海哩カ沿岸海ノ最長限タルコトニ付キテハ國家ノ一致
 アルモ其最長限タルコトニ付キテハ國家ノ一致アリト認ムルヲ得ス
 トス但(ハ)ス屬スル論者中一國カ其國法ノ規定スハ公ノ明言ニ依リ三
 海哩説ヲ取末リシトキハ五キ範圍ニ則スル一般ノ國家ノ一致未ク取
 ラサル以上ハ他國ノ漁業等ニ則スル既占ノ利益ヲ害シテ領海ヲ三海
 哩以上ニ延長シ得サルモノナルヘシト云フ者アリ現今ニ於テハ許多
 ノ學者ハ各國ノ通例採用スルニ海哩ノ範圍ヲ以テ候キニ矢スト為シ
 一八九〇年三月國際法協會ハ巴黎會議ニ於テ三海哩ヲ以テ沿岸海ノ
 範圍ト定ムルノ議ヲ採用セリ而シテ鐵甲中亞國ノ中立ヲ尊重セシム
 ルノ水域ヲ大海哩以上彈着距離マテハ擴張セント欲セハ之ヲ擴張シ
 得ヘシト為セリ



甲及乙ノ二種ノ説ノ外ニ於テモ水平線ニ依リ限ラレル視カノ及テ限
 界ニ依リ領海ノ範圍ヲ定メントスルノ説アリ又ハ沿岸國ノ沿岸海ニ
 於ケル種々ノ利益保護ノ為ノ必要ナル範圍ヲ標準トシテ種々ノ利益
 ニ關シテ異ナレル(四)國法ノ及テ限界ヲ認ムヘシトスルノ説アリ又海峽
 ノ深淺ニ依リ沿岸領海ノ範圍ヲ伸縮スルノ説アリ
 今日ニ於テ條約上又ハ國內法上ニ海哩ノ範圍カ普通ニ採用サルルヲ
 以テ及対ノ明言ナケレハ一國ノ領海ハ三海哩ト推定スヘキナリ三海
 哩ノ距離ハ其起源ニ於テハ彈着距離説ト關係深シトスルモ彈着距離
 カ三海哩ノ三倍以上ニ達セルコト明白ナル今日ニ於テ諸國カ三海哩
 ノ距離ヲ固執セルコトハ三海哩ヲ以テ沿岸國ノ正当利益保護ニ充
 ナリト認メタルニ因ラスハアラズ茲ニ至リニ海哩ノ距離ハ其元來
 ノ彈着距離説ノ基礎ヲ蟬脱シテ國際慣例ニ依リ成立シテ國際法上ノ
 效力ヲ有スルニ至レルモノト云フヘシ
 一國ハ其明言ニ依リ三海哩以上ニ其沿岸海ノ範圍ヲ擴張シ得サルヤ
 ト云フニ英米兩國ハ辱ニ外國カ其沿岸海ノ三海哩以上ニ及テテ主權

九。
スルニ対シテ及対ヲ為セルモ今日ニ於テハ三海理以上ニ擴張シ得ル
ルノ絶対ノ國際法上ノ拘束アリトスヲ得ヘキヤニ付キ疑ヲ披マナ
ルヲ得スニ海理ノ距離ハ今日通例採用サルルモ自國ノ學者ガリアニ
ノ唱道ニ基キ一七九三年四月二十二日ノ北米合衆國ノ中立宣言ニ
於テ初メテ沿岸海ノ範圍ヲ依リニニ海理ト定メテ三海理ノ距離ノ
諸國ニ普通ニ採用サルルノ端ヲ開キシ以前ヨリシテ西班牙ノ如キハ
沿岸海ヲ大埋ト爲シ一七七四年ノ法令既ニ之ヲ認メ一八七四年八月
ニ於テモ之ヲ主張シテ英國ト争ヘリ) 那威及瑞典ハ旧時ヨリ漁業ノ爲
ニ四埋ノ沿岸海ノ範圍ヲ主張セリ(那威ハ一六八六年ヨリ此主張ヲ爲
シ而シテ是等ニ國ハ此 主張ノ爲ニ三海理ノ範圍ヲ定メタル北海ノ
漁業ノ條約ニ加入スルヲ拒メリ) 故ニ三海理ヲ以テ沿岸海最長限界ト
爲スノ慣例ハ一般普及的ノモノトスヲ得ス
一國カニ海理以上ニ其沿岸海ヲ擴張シ得ヘキヤ否ヤハ一ノ疑問タル
モ叔ニ三海理以上ニ沿岸海ヲ延長シ得ルト決定セハ其延長ハ無限ニ
之ヲ行フヲ得ヘカラスシテ之カ制限ヲ存セサルヘカラス斯ノ如キ延

長ノ制限ハ之ヲ彈着距離ニ求ムルヲ得ヘキヤ否ヤハ一ノ問題ガリ得
ヘキナリ元來彈着距離ハ理論上ノ瑕疵ヲ有シ將來國際ノ協定ヲ以テ
沿岸海ノ範圍ヲ定ムルコトアラハ此說ヲ断然排除シテ沿岸領海ノ範
圍ヲ定ムルノ標準ヲ沿岸海ノ存立事由ニ求メサルヘカラスト云モ
彈着距離說ノ如ク大多數學者ノ是認スル說ハ之ヲ輕視スヘカラスモ
ヲ認メサルヲ得スシテ彈着距離カ今日ニ於テ沿岸海ノ三海里以上ノ
拡張ニ対スル國際法上ノ制限ヲ爲ストノ說モ遠ニ之ヲ退クルヲ得ス
然レトモ余ハ多數ノ說ニ及シテ彈着距離カ今日ノ現行國際法上一
般ノ沿岸海ノ範圍ニ関シテ國際法上ノ效力ヲ保持スルコトヲ疑フモ
ノニシテ縱令一國カニ海理以上ニ沿岸海ヲ擴張シ得ヘシトスルモ之
カ拡張ノ制限ハ之ヲ沿岸海ノ存立事由即チ沿岸國ノ正当利益ノ保護
ノ必要ニ求メサルヘカラスト爲ス余ハ之ヲ彈着距離說ノ理論上ノ
瑕疵ヲ指摘シ且余ノ沿岸國ノ正当利益保護ノ必要ト沿岸海ノ範圍ト
ノ關係ニ関スル所說ニ及ハント欲ス
沿岸海ノ範圍ニ関スル彈着距離說ノ基本思想タル沿岸國ノ実力ノ及

沿岸海ノ範圍ニ関スル彈着距離說ノ基本思想タル沿岸國ノ実力ノ及

此代ニテ
 乃チ其ノ
 所ニテ
 其ノ
 所ニテ

其範圍カ其領域ノ範圍ト同シカルヘシトスルノ思想ハ若シ之ニ制限
 ヲ附セスレテ主張スルトキハ今日認メラルル海洋自由ノ原則ト全然
 又對スル所ノ開領海說即チ一國ハ其實力ノ及フ範圍内ノ海洋ヲ自國
 ノ領域ト認ムルヲ得ルト爲スノ說ニ歸著スルニ至ル故ニ上述ノ基本
 思想ニ對シテ不自然的ノ制限ヲ加ヘ沿岸國カ陸上ヨリ沿岸ノ大砲ヲ
 以テ域カラ行フヲ得ヘキ範圍ニ限リテ沿岸國カ域カラ行ヒ得ヘシト
 爲シ以テ實カラ標準トシテ領域ヲ定ムルノ說ト海洋自由ノ原則トノ
 實際ノ結果ヲ調和スルヲ求メ且斯ノ如ク沿岸國ノ實力ノ及フヘキ範
 圍ヲ不自然的ニ制限スルニ依リテ其基本思想ノミヲ標準トセハ莫然
 タレニ終ルヘキ領海ノ範圍ヲ略々確定セシメタリ是ニ於テ彈着距離
 發生シタルナリ斯ノ如ク彈着距離說ノ基本思想ハ元來今日行ハルル
 海洋自由ノ原則ト相矛盾スルモノナリ而シテ上述ノ不自然的ナル制
 限ヲ含メル沿岸海ノ範圍ノ思想其モノモ元來現存の、與カラ標準ト
 シテ範圍ヲ定ムルノ思想ニ出テテラ實際ニ於テ沿岸ニ大砲ノ域カラ
 行フ設備ノ在スル場所極ノテ稀ナルヲ以テ一般ノ沿岸海ニ付キテ彈

海軍
 距離

著距離マテ範圍及フト爲スニ至リテハ遂ニ擬制的ノ思想タルニ終ル
 是レ彈着距離說ノ論理上ノ瑕疵ノ一ナリ又彈着距離說ハ十八世紀ノ
 末ヨリ十九世紀ノ初ノニ至リ國際慣例ノ認ムル所トナリ其後尚本三
 海哩ノ距離ニ依リ代表カレテ國際慣例ノ依然採用セル時期アリト認
 ムレヲ得ヘシト雖モ最長彈着距離カ三海哩ヲ起ユルコト顯著ナルニ
 至リ彈着距離ヲ實際ニ認メ若ハ三海哩ヨリモ彈着距離ニ近キ距離ヲ
 實際ニ認ムルノ機會ノ屢ニ起レルニ拘ラス國際ノ實例カ絶ハ又三海
 哩ノ距離ヲ固執スルヲ以テ諸國カ最長彈着距離ニ對シテ三海哩ノ距
 離ヲ採ヒテ之ヲ採ルニ至レリト認ムヘク今日ニ於テハ首通行ハルル
 三海哩ノ距離ハ彈着距離ノ基礎ヲ輝脱シテ國際慣例ニ基キ採立シテ
 國際法上ノ效力ヲ有スルニ至レリト認ムヘキナリ故ニ今日ニ於テ
 ハ彈着距離說ハ一般沿岸海ニ關シテ最早採用セラレ居ラサレモト
 ムフヲ得ヘシト信ス且沿岸海ハ沿岸國ノ正當利益保護ノ爲メニ
 認メラレタルモノトセハ其範圍ニ此目的ヲ達スルニ必要ナル範圍ニ
 依リテ之ヲ定メサルヘカラス之ヨリモ其範圍狹キニ失スレハ其決キニ

矢スル程度ニ從ヒテ多少其存立ノ目的ヲ達セザルニ至ルハ又廣キニ失
 スレハ其成キニ失スル程度ニ從ヒテ多少海洋自由ノ原則ノ実行ヲ害
 スルニ至ル故ニ理論上ニ於テハ彈著距離ト云フ如キ沿岸海ノ存立事
 由以外ノ標準ヲ求メサルヘキナリ彈著距離カ沿岸國ノ正當利益保護
 ニ必要ナル範圍ト略シ距離ヲ同ニスル場合ニ於テハ彈著距離說ハ後
 海ノ範圍ヲ明定スルニ付キ功績ナキニアラサリシモ今日ノ如ク彈著
 距離カ沿岸國ノ正當利益保護ニ必要ナル範圍ヲ起スルコト大ナル場
 合ニハ之ニ依リテ領海ノ範圍ヲ定メントスルハ有害ニシテ無益ナリ
 ト云ハサルヘカラス

我國ハ明治三年普佛戰爭ニ際シ局外中立ノ宣言ヲ發シ港内及内海ハ
 勿論外海ニテモ凡テ三哩^海陸地ヨリ砲丸ノ達スル距離^海以テニ於テ交戰
 國軍艦ノ發射ヲ禁シタリ爾後我國ノ實際ノ履行ハ砲丸ニ達スル
 セリト認ムルヲ得ヘシ

沿岸海ニ於テ沿岸國ノ及ホス力カ、故廣ク同シテ救護アリ(甲)國際所
 有權說(乙)主權說(丙)法權說(丁)國際地說是ナリ

甲 國際所有權說ハ沿岸海ヲ以テ國家ノ國際的所有權ノ目的物ナリ
 ト為スモノナリ然レトモ沿岸海ハ單独ニ余ノ所領領土取又ハ國際
 所有權ナレ國際的所有權ノ目的物ナレトコトナクシテ領土ノ上ニ位
 スル空間ノ如ク單ニ領土取ノ目的タル領土ノ從屬物クルニ過キス
 ト信ス

乙 主權說ハ沿岸海ニ沿岸國ノ主權行ハルルト為スノ說ニシテ主權
 ヲ以テ國際法上最高性ヲ有スル命令強制ノ權カト解スルトキハ此
 說ハ正當ナル見解ト云フヘキナリ沿岸國カ其臣民ニ海中ノ天產物
 ノ採取業ヲ独占セシムルヲ得ルハ主權ノ行ハルル結果ニシテ或學
 者ノ如ク此事實ノミヲ以テ沿岸海カ單独ニ國際的所有權ノ目的物
 ルヲ得ルコトヲ主張スルハ誤レリトス

丙 法權說ハ沿岸國カ沿岸海ニ於テ行フ所ノ權カハ主權ニアラスシ
 テ法權ト稱シ得ハキニ過キスト為ス是レ沿岸國カ沿岸海ニ於テ行
 フ權カニハ制限ヲ存シ沿岸國ハ沿岸ノ保護又ハ航海通商及領土上
 ノ利益ノ為ニ必要ナル權カヲ行ヒ得ルニ過キサルヲ以テ沿岸海ニ

行ハルル國家ノ叔カハ主權ト称スルヲ得スト然レトモ
 縱令國際法上ノ制限ヲ存スル叔カナリトスルモ國內法上ノ最高性
 即チ自己ノ認メタル制限ニ基クニアラサレハ國內法上他ニ依リテ
 自己ノ決定ヲ左右セラルルコトヲキ性復テ帯フル統治權タルヲ害
 セカルフ以テ主權ト称スルヲ得ヘキナリ所謂法權ナルモノヲ別ニ
 認ムヘシトスルモ其結局ニ於テ國家ノ人格ニ固着スル唯一ノ主權
 ノ作用タルヲ認メサルヲ得カルヘキナリ

予) 國際地政說ハ沿岸海ヲ以テ他ノ人格者ノ財產上ニ於ケル權利ト
 爲スモノニシテ公海ヲ以テ諸國家ノ共有物又ハ人類全體若ハ國際
 團體ノ財產ト爲スノ思想ヲ基礎トス然レトモ人類全體又ハ國際團
 體ハ權利主体タル人格者トシテ認メラレス又公海カ諸國家ノ共有
 物トシテ認メラレタルコトヲ證明シ得ス故ニ此說ハ其根本ノ思想
 ニ於テ誤謬ヲ含メリ

沿岸海ハ其沿岸國ノ主權ノ及フ所ナルカ其主權ハ國際法上特別ノ事
 項ニ依リテ之ヲ行フヲ認メラルルヤ否ヤハ一ノ問題トナルナリ實際

ニ於テ沿岸國ノ保護セラルヘキ正當利益ヲ限定スルコト困難ナルヲ
 以テ沿岸國ハ國際法上ノ特別ノ規則又ハ特別ノ條約ニ依リ明白ニ制
 限ヲ受ケカル以上ハ沿岸海ニ於テ其欲スル如何ナル事項ニ関シテモ
 主權ヲ及ホシ得ヘキコトヲ認メサルヲ得ス但沿岸國ハ國際法上沿岸
 海ニ及ホシ得ヘキ主權ノ或事項ニ關スル行動例ハ裁判管轄權ヲ自己
 ノ意思ニ依リ沿岸海ニ及ホカサルコトアリ沿岸國ノ國內法上ニ於テ主
 權ノ或事項ニ關スル行動例ハ裁判管轄權ヲ沿岸海ニ及ホス法令ノ明
 文ナキトキニ當リ之ニ關スル主權ノ行動ノ沿岸海ニ及フヘキモノト
 解スヘキヤ否ヤハ國內法上ノ問題ニシテ國際法上ノ問題ニアラスト
 述ノ如ク沿岸海ニ於テハ國際法上特別ノ制限ナキ以上ハ如何ナル事
 項ニ關シテモ主權ヲ及ホシ得ヘキヲ以テ左ニ掲ケル如ク諸結果ヲ主
 ス

② 沿岸海ニ於ケル漁業其他ノ海產物採取ノ業ハ沿岸國之ヲ臣民ニ
 ノミ叔占セシノ許可ナクシテ是等ノ業ニ從事スル外國人ヲ処罰シ
 得

三三

自國ノ一港ト他港トノ間ノ沿海貿易及航海ヲ自國船舶ノミニ許スヲ得

九八

船ニ対シテ行ヒセニ関スル規則ヲ定メ此規定ニ違反スル外國船舶
ヲ処罰シ得(政ニ密輸入若ハ傳染病者隱蔽ノ嫌疑アル外國船舶ニ臨
檢シ搜索ヲ行ヒ得)又海上信号水先索標航路標識船舶衝突豫防海難
救助等ニ関シテ外國船舶ヲ拘束スヘキ規則ヲ設ケ又要塞若ハ軍
港ノ秘密ヲ保ツ為ノ外國船舶ヲ拘束スヘキ規則ヲ設ケルヲ得而
シテ是等ノ規則ニ違反セル外國船舶ヲ処罰シ得)

(四) 沿岸海ニ在リテ自國船舶ハ勿論外國船舶ヲシテキラシムヘキ海
上礼式ニ関スル規則ヲ定ムルヲ得

(五) 沿岸海ニ於テ沿岸國ハ原則トシテ民事及刑事ノ裁判權ヲ有
ス但沿岸海ヲ通過スル船舶中ノ事項ニ関シテ沿岸國ノ裁判權ヲ有
ヲ存スルヤ否ヤハ後述スヘキ所ナリ又沿岸海ニ碇泊スル船舶中ノ
船員間ノ紛議ニ関シテモ後述スヘキ所ナリ茲ニ注意スヘキハ外國軍
艦及外國ノ元首ノ搭乗セル船舶ハ治外法權ヲ認メルヘキコトナリ
(六) 戦時ニ於テ雙方ノ交戦國ノ沿岸海ニ於テハ戦争行為ヲ行ヒ得ヘ

キモ中立國ノ沿岸海ニ於テハ戦争行為ヲ行フヲ得サルナリ
沿岸海ニ関シテハ沿岸國ノ國際法上當然發ケル特別ノ制限ハ七ノ如

シ

會 國際慣例上一國ハ平時ニ於テ其沿岸海ニテ何國ノ商船ニ對シテ

モ無害航行ヲ禁セサルノ義務ヲ存ス但無害航海ヲ禁セサルノ義務
ハ沿海貿易及航海ヲ禁セサルノ義務ヲ含ムモノニアラス所謂無害
航行トハ沿岸國ニ害ヲ與ヘサル航行ナリトス沿岸海ノ無害航行ヲ
禁セサルノ義務ハ公海ノ航行ノ自由ヲ突ニスル為ノ必要ニ基キテ
慣例ノ認メタル所ナリ

沿岸海ノ無害航行ノ原則ノ結果トシテ一國ハ單ニ其沿岸海ヲ通過
スル外國船舶ニ對シテ通行税ヲ課スルヲ得又戰時ニ於テハ交戦國
ハ防禦ノ目的ノ為ニ沿岸海ノ外國商船ノ通過ニ制限ヲ加ヘ又八國
條約航海ノ欲クヘカラサル通路ニ當ラサル以上ハ全然之カ通過ヲ禁
止スルヲ得ヘキナリ外國ノ軍艦ニ関シテハ東シテモ西シテ沿岸海
ヲ航過セシムルノ義務沿岸國ニ存スルヤ否ヤハ說ノ分レタル所ナ

九九

今日ニ於テハ多敷説ハ外國軍艦ニ對シテモ平時ニ於テ沿岸海ノ無
 害航ヲ認ムルノ義務アリト爲スニ傾クモ及對テナキニテラス外國
 軍艦ニ對シテ無害航行ヲ認ムルノ義務存スルコトヲ主張スル論者モ
 戰時ニ於テハ中立西カ中立ノ地位ヲ守ルノ必要上沿岸海ヲ通航スル
 總テノ軍艦ノ通航ニ對シテ制限ヲ設クルヲ得ヘキヲ認ム又外國軍艦
 ニ對スル上陸ノ義務ヲ認メサル論者モ國際航海ノ故クヘカラサル通
 路ニ當ル沿岸海ノ部分ノ通航ヲ全ク禁止シ得サルコトヲ認ムルナ
 リ

乙) 軍ニ沿岸海ヲ通過スル商船モ船舶全体トシテ外ニ關係スル事項
 ニ付キテハ沿岸國ノ裁判管轄ニ服セラルヘカラサルコト異論ナキ
 所ナリト雖モ斯ノ如キ船舶ノ内部ニ於テ起レル事件ニ對シテ裁判
 管轄ハ沿岸國ニ屬セスト爲スヲ普通説ト入國際法協會モ一八九四
 年ノ巴里會議ニ於テ此説ヲ採レリ然レトモ及對ノ岸説及及對ノ立
 法例ヲ存ス例ハ英國ノ一八七八年ノ領水裁判管轄條例ハ及對ノ立
 法例ノ一例ニシテ通過船カ全体トシテ外ニ關係スル事件ニ對シテ

ノミナラス通過船内ニ於テ起レル事件ニ至リテモ亦沿岸國ノ裁判
 管轄ニ歸スルノ主義ヲ採レリ但軍ニ沿岸海ヲ通過スル船舶ノ内
 部ニ起レル事件ニ對スル裁判管轄カ沿岸國ニ存セラルヲ唱フル
 普通ノ説ニ於テモ沿岸國又ハ船員若ハ乗客ニ屬セラル沿岸國ノ
 臣民ノ権利利益ヲ害シタル場合ニハ沿岸國ノ裁判管轄カ有ラスヘ
 キヲ認ム

軍ニ沿岸海ヲ通過スル船舶ニアラスシテ沿岸海ニ碇泊スル船舶ハ
 港津河口ニ碇泊スル船舶ト同様ノ法律上ノ地位ニ在ルモノト認メ
 ラルヲ第一トス是等ノ船舶ニ對スル裁判管轄カノ問題ハ後ニ述ブ
 ハキナリ

英米ノ二國ハ沿岸海ノ範圍ニ對シテ三海哩説ヲ採ルニ拘ラス西國
 ノ慣行ニ於テ領海警察上又ハ衛生警察上ノ事項ニ對シテ海岸ヨリ
 三海哩以外ニ在ル外國船ニ國權ヲ及ホスコト下リ英米ニ於テ密
 輸入ヲ妨クルノ目的ヲ以テ海岸ヨリ十二海哩迄稅關監視區域ヲ及
 ホシ英國港ニ對テ外國船ニ對シテモ國權ヲ及ホシ平時ニ於テ臨檢

搜索ヲ為シ特別ノ手續ヲ要求シ進テ國法ニ違反スルモノヲ罰ス
ルニ至ル又衛生警察ニ關シテ英國ノ國法上六連以成ニ於テ檢視
ヲ及クヘキ船舶(航行所在地ヨリ東シモノ)ニ或手續(他ノ船舶ニ對シテ
係手ヲ為ス等)ヲ定メテ履行セカレハ罰金ヲ課スヘシト爲ス是等
ノ沿岸海ノ一般約範圍ノ外ニ國權ヲ及ボス國家ノ臣民ニ對シテ國際法上
洋者或ハ之カ適用ニ付キ反對ヲ爲ス國家ノ臣民ニ對シテ國際法上
ノ權利トシテ之ヲ適用スルコト雖ハカナルヲ認メ單ニ外國カ及テ
爲サカレ限度ニ於テ國家カセテ實施シ得ヘキモノナリト爲ス、然
ルニ或ハ之ニ反シテ關稅及衛生ノ監視ニ關シテ領海外ニ監視區域
ヲ楨ケルヲ得ルノ規則ハ慣行ニ依リ既ニ國際法上確立セリト認ム
ヘシト爲ス論者アリ、沿岸國ハ領域内ニ於テ及罰シ得ヘキ外國商
船ヲ其沿岸海ノ域内ヨリ追ヒ合ムルトキハ公海ニ追躰シテ之ヲ拿
捕シ且裁判スルヲ得ルヲ認メラル但外國商船タル逃走船カ一旦其
本國又ハ第三國ノ沿岸海ニ入ルトキハ此限ニテラヌ(國際法協會ハ
學說トシテ區別ヲ立テ本國又ハ第三國ノ沿岸海ニ入ルトキハ)

追躰ヲ中止スハク本國又ハ第三國ノ港津ニ入ルトキハ追躰ヲ終止
スヘシトス

第一二 海灣及入海

第一國ノ領土ニ沿ヒ且其灣口カ兩岸ノ大砲ヲ以テ支配シ得ヘキ海
灣及入海ハ沿岸國ノ領域ト爲スヲ多數說トス然レトモ實際ニ於テ兩
岸ヨリ大砲ヲ以テ支配シ得ヘキ距離ハ不明ナルヲ以テ國際ノ慣行ニ
於テハ兩岸ノ距離カ十海里ニ達セサル海灣及入海ハ最モ外海ニ近
ク兩岸ノ距離カ十海里トナレル直線ヨリ以外ノ海灣又ハ入海全体ヲ
沿岸國ノ領域ト爲スコト最モ廣ク行ハル之ヲ以テ略シ現今ニ於ケル
普通ノ場合ノ國際慣習法ト看做シ得ルナリ而シテ十海里ヨリ狭キハ
口ノ最モ突出シタル岬端ヲ結合セル直線又ハ兩岸ヲ結合セル十海里
ノ直線ヨリシテ更ニ外方ニ沿岸海ヲ致フヘキモノトス(國際法協會ハ
沿岸海ノ範圍ヲ大海ニ定メントシ海灣及入海ハ最モ外海ニ近キ大
海ノ二倍タル十海里ノ線以内ヲ以テ沿岸國ノ領域トシ而シテ該
線ノ外方ニ於テ更ニ大海ノ沿岸海ヲ數フルコトトス)

海灣又ハ入海ノ湾ロカテ海 以上ナルモ比較的ニ深ク陸地ニ入レル
 モリニ付キ例外ヲ認ムハキヤ否ヤノ問題アリ歐洲ニ於ケル數多ク海
 灣及入海ニ付キテ湾口ニキモ領海タルコトヲ認ソラレタル例アリ
 (例ハ和蘭ノザイダーゼー牧場ノフリジス、ハッス、フリジス、ハッス、
 シン湾及他國ノカンカール湾、西米利加ニ於テモ全權ノ主張カ許多ク海
 灣入海ニ関シテ主張サルルモ例ハ英領、ニール、フウランド、ドノ、コルセ
 ブレシヨ、ン湾、英領カナダノハドソン湾、北米合衆國ノセカピーク湾、チ
 ヲーヤ湾) 其中末々慣例上確認カレタルモノアリ(ハドソン湾及チ
 ーヤ湾等ニ付キ及討論アリ) 國際法協會ハ湾口ニ海灣以下ナルトキ
 ニ於テ一國ノ領域ト爲スノ説ヲ採レルモ連続セル永キ慣例ニ依リテ承
 認カレタル例外ヲ認ム(四時ニ於ケル英國ノ「キングス・エンバース」ノ
 主張)
 單ニ一國ノ領土ニ沿フモ西岸ノ結合線力ナシ 以上ナルモ海灣及入海ノ國
 際慣例ノ認ムル特別ノ例外ノ場合ヲ除ク) 及他國ノ領土ニ沿ヘル海灣
 及入海(其入口ノ広狭ニ関セス)ハ領海ニアラスシテ沿岸海ヲ除ケル部

分ハ公海ニ屬ス從テ平時及戰時ニ拘ラス各國ノ軍艦及商船ノ自由ニ
 通行シ得ヘキ所トス

領海タル海灣及入海ハ航海及漁業ニ関シテ全ク沿岸海ト同視スヘレ
 トシ其航海ハ沿海貿易及航海ヲ除キテハ總テノ國民ニ對シテシテ許
 ササルヘカラスト爲スモノアリ然レトモ海灣及入海ハ國際法上休海
 ト同地位ニ在ルモノト認ムヘク原則トシテハ沿岸海ノ如ク外國船舶
 ノ無害航行ヲ許スノ沿岸國ノ義務又ハ之ヲ通過スル外國船舶ノ事
 件ニ関スル沿岸國ノ裁判管轄權ノ制限等ノ沿岸海ニ特有ナル制限ヲ
 存セサルモノト爲カサルヘカラス領水タル海灣及入海ニハ後ニ港津
 ニ付キテ述フル所カ準用サルヘキナリ

第一三 港津

港津ハ國際法上沿岸海ト同地位ニ在ラスシテ領水タル内海ト同地位
 ニ在リトス故ニ原則トシテ沿岸海ノ如ク裁判管轄權ニ関スル制限ヲ
 存セス又沿岸海ノ無害航行ヲ許ササルヘカラサルニ類比シテ無害入
 港又ハ無害停泊ヲ認ムルヲ要セス軍港ニ付キテハ外國ノ船舶ノ入港

及夜泊ニ付キ沿岸国力平時ニ於テモ禁止若ハ制限ヲ設クルヲ常トス
ルノミナラス軍港以外ノ特定ノ港津ニ於テ外國船舶ノ入港ヲ禁止若
ハ制限スルヲ得ヘキモ船舶ノ破損海上險悪又ハ炭水食料ノ缺七等ノ
海難ニ因ル不可抗力ノ場合ニハ如何ナル船舶モ其港津ニ入ルヲ許サ
サルヲ得ス、而シテ不可抗力ニ因リテ入港セル外國船舶ハ其普通ノ
場合ニ於テ服役スヘキ沿岸国力刑事法上、又ハ關稅法上ノ管轄ヲ免
ル

港津内ニ在ル外國商船ノ裁判管轄權ニ于シ佛國主義(又ハ米國主義)ニ
於テハ港津内ノ安寧秩序ヲ妨害スヘキ場合又ハ船員ニアラサル者
ノ關係シタル場合ニアラサルハ港津内ニ於テ碇泊スル外國商船内ニ
起リタル船員相互間ノ紛議ハ其船舶内部ノ規律ニ關スルモノニシテ
之ニ付キ船舶所屬國ノ法令ヲ遵守セサルヘカラサルノ故ヲ以テ港津
所屬國ノ裁判管轄權ハ當然及ハスト為ス但佛國主義ニ於テモ領事又
ハ船長ヨリ協力ノ依頼アリタルトキハ固ヨリ協力ヲ與フルヲ得ヘキ
モノトス今日ニ於テハ國際法想トシテハ佛國主義ノ主張スルカ如キ

港津所屬國ノ裁判管轄權ニ對スル制限ノ存在ヲ認ムルヲ得スト受テ俄
國主義カ港津所屬國ノ管轄權及ハスト主張スル如キ場合ニ於テ港津
所屬國ノ對典スルハ實際上徒ニ其煩累ヲ加フルニ過キス且外國商船
及其船員ハ事實上其内部ニ於テ本國ノ法令ニ依リ支配セラルル一
ノ團體ヲ成スヲ以テ諸國力相互的ニ港津内ノ外國商船ノ船員間ノ事
項ニ關係セサルヲ便宜トス是故ニ許多ノ國ハ條約ヲ以テ佛國主義ト
ニ對シテ海上又ハ港津内ニ於テ起ル一切ノ紛議就中給料ノ整理及契約ノ履行
ニ關スル紛議ハ船舶所屬國ノ領事ニ於テ單獨ニ處理スヘク其起リタ
ル紛擾カ陸上若ハ港津内ノ安寧秩序ヲ妨害スヘキ性質ナルカ若ハ其國
人民或ハ船員ニアラサル者ノ關係シタルトキノ外地方官憲之ニ關係
スルヲ得スト為ス但如何ナル場合ニ於テ港津ノ安寧秩序ヲ害セリト
スルヲ得ヘキヤニ關シテハ實際上問題ヲ生ス船外ニ及ホス有形上ノ
結果ノミナラス無形上ノ結果ヲモ考量シテ各場合ニ付キ果シテ安寧
秩序ヲ害セリトスルヘキカ否カヲ判断セサルヘカラス船内ニ於テ行

ハレタル船員間ノ殺人事件ヲ港内ノ秩序ニ関スルトシテ地方ノ裁判
所ヲ管轄セリ判決例アリトス俾国主義ト異リテ条約主義ニ於テハ条
約ヲ結ハサルトキハ船員間ノ紛議ニ付キ地方官憲力ヲ與フ為ササル
ノ義務アルコトナクテ與フ為ササルノ義務ハ条約ノ定ムル所ノ外ニ
及ハサルナリ港津内ニ在ル船舶ハ車ニ沿岸海ヲ通過スル船舶ト異ニ
シテ条約ノ及テノ規定ナケレハ船舶收部ノ事項ニ于シテモ沿岸国ノ
法權ヲ及ボスヲ得ヘク且船員間ノ紛議ヲ付キ沿岸国ノ法權ヲ及ボサ
カレヲ特別ニ条約ニテ定ムル場合ニ於テモ船舶ノ船員以外ノ者(例ハ
乗客)ニテ係アルカ又ハ沿岸国ノ臣民ニテ係アルトキハ法權ヲ及ボシ
得ヘシト為スヲ常トス且港内ノ秩序ニ干係スルトシテ沿岸国ノ法權
ヲ及ボス場合ニ廣キ解釋ヲ與ヘテ例ハ船内ノ船員間ノ殺人事件ノ如
キモ港内ノ秩序ニ干係スルト為ス沿岸海ヲ車ニ通過スルニテアラスシ
テ沿岸海ニ碇泊スル船舶ハ港津内ニ碇泊スル船舶ト同様ノ法律上ノ
地位ニ在リト為スヲ常トス但船員間ノ紛議ニ沿岸国ノ法權ヲ及ボス
トコト約スル特別ノ条約ノ規定カ沿岸海ニ碇泊スル船舶ニモ適用サル

ヘキヤ否ヤハハニ条約ノ解釈ノ問題タリトス

奴隷ヲ賣セタル商船カ奴隷ヲ禁止スル国ノ港津ニ入ルトキハ禁止國
ハ奴隷ヲ自由人トシテ待遇シ得ヘキニ至ル明治五年(一八七二年)ノ然
國ニ於ケルマリブツ号事件ハ斯ノ如キ主張ト港津内裁判權
ノ問題トニ干係アリトス當時我國ニ對スル無條約國タル秘魯國船
マリブツツ号奴隷ニ似タル待遇ヲ受クル清國人ヲ旅客トシテ載セ
神奈川ニ入港シ碇泊中清國人ノ一人船中ヨリ逃レテ一英國軍艦ニ登
入シ該軍艦ハ之ヲ我國官憲ニ交付セリ我國ノ官憲ハ其訴フル所ニ依
リ虐待ヲ被レル他ノ清國人ヲ同船ヨリ却シ澳門ニ於テ結ヘル契約ノ
效力問題ヲ神奈川裁判所ノ判決ニ付シ其判決ノ結果清國人ノ境遇ハ
實際上奴隷ナリトシ奴隷ノ境遇ハ國際法ニ違及シ且我國法ト違及ス
ルノ故ヲ以テ契約ヲ無効トシ清國人ノ此旅行ヲ継続スルヲ望マサリ
シヲ以テ我國政府ノ費用ヲ以テセリ上海ニ送還セリ此事件ハ我國政
府ト秘魯政府トノ間ニ裁判權ヲ争ハスル外交上ノ紛議ヲ惹起シ此
紛議ハ明治八年(一八七五年)五月廿九日ノ露國帝ノ仲裁判決ニ依リテ

終局シ我國ノ勝利ニ級セリ奴隸制ヲ認ムル國ノ港津ニ於ケル他國商船以ニ奴隸カ造避スルモ商船ハセニ庇護ヲ與フルヲ得サルハ言ヲ裁

第一四 海峡

海峡ニ于シテ兩岸カ一國ニ屬シ且兩岸ノ砲台ニ依リテ支配シ得ヘキモノハ全水域カ沿岸國ノ領海ナリト爲スノ説広ク行ハルルモ今日於テハ未ダ單純ナル海峡ニ関シテ普通ノ沿岸海ノ場合ト異ル特別ノ價例カ國際法上確立セルコトヲ疑ハサルヲ得サルヲ以テ縱令兩岸カ同一國ニ屬スルモ海峡ノ兩岸ヨリ普通ノ沿岸海ノ範圍ヲ數ヘテ沿岸國ノ領域ト爲シ其中決ニ残余ヲ存スレハ之ヲ公海ト認ムルノ外ナキナリ但學說トシテハ海峡ニ関シテ海灣又ハ友誼ノ公海ノ如キ特別ノ規定ヲ設クルヲ可トスルノ説立テ得ルナリ

海峡ニ於テハ漁業航海裁判管轄等ニ付キ概シテ沿岸海ニ于スル規則適用サル所シテ國際航海ノ欵クヘカラサル通路トナルル海峡ハ平時ト戰時トニ拘ラス又商船タルト軍艦若ハ其他ノ公船タルトニ論ナク之カ無害航行ヲ許ササルヘカラ入海峡ハ沿岸海ノ如ク外國ノ商船ノ通行ニ對シテ通過稅ヲ課スルヲ得サルノ規則ハ今日ニ於テ普ク認ラレル所ナリ一八五七年ニ至ルマテ丁探ハバルケク海ノ航路ニ當ルニノベルト海峡又ズント海峡ニ於テ外國船ニ通行稅ヲ課セリ同年丁探ト他ノ諸國トノ間ノ協約ニ依リ通行稅ヲ廢スノターダネノス及不スフオラス海峡ニ関シテハ歐洲諸國間ノ特別協約ヲ存シ諸國ノ商船ニ對シテ開放セルモ土耳其以外ノ諸國ノ單據ニ對シテ之ヲ鎖セルコト能ハズ之ヲ述ヘタリ

第七章 國家ノ領土ノ取得及喪失

第一 領土取得ノ方法概説

新立國或カ國家ノ承認ヲ受クルトキハ承認ヲ受クル際其實際ノ統治ヲ行フ區域内ノ土地ニ對シテ當該國際法上ノ領土取得ヲ有スルヲ認メラル、モノトス

國際法ノ主眼タル國家ハ過去ノ方式ニ依リ其領土ヲ擴張スルノ能クヲ有ス國家カ其領土ヲ擴張スルノ方式ニ依リ(1)割讓(2)任意の併合(3)征服の併合(4)先占(5)管領是ナリ又(6)時效ヲ取得方法トシテ論スルモノアリ割讓又任意の併合ハ之ニ依リ得ヘキ權利カ前ノ權利有トシ合意ニ基キ其放棄ヨリ盜奪ニ轉来スルモノナルヲ以テ之ヲ時效的取得方法トスフハ(7)征服の併合先占及増添ハ之ニ依リ得ヘキ權利カ前ノ權利有ノ放棄ヨリ直接ニ轉来スルモノニテラサレテ以テ之ヲ原始的取得方法トスフハ(8)時效ヲ取得方法トシテ認ムル場合ニ於テハ之ヲ原始的取得方法ノ一ニ數ハサルハカラヌ

國際法上ノ領土ノ主權タルハキモノハ國際法ノ主權タル國家ノ外ニ存シ得サルヲ以テ一國ハハ一會社ク國際法以外ノ地ニ於テ土地ノ酋長ト約シテ土地ヲ讓リ又ハ土地一行ハルル主權ヲ讓ルノ約定ヲ爲シシムルモ國際法上ヨリ見レハ毫モ領土取得ノ效力ヲ生セザルナリ故ニ個人ハハ會社ヲ國際法上ト述ノ如キ土地ニ関スル利益ヲ保護セラルルヲ求ムルニハ特ニ新ナル國家トシテノ承認ヲ得ルニテラサレハ該土地ヲ既存ノ國家法ノ主体タル國家ノ領土ノ一部ト爲ササルヘカラス

第一 割讓及任意の併合

國家ノ領土ノ割讓トハ一國ノ領土ノ一部タル特定ノ土地ニ對スル領土ノ讓渡ナリトス即チ割讓ノ目的物ハ特定ノ土地ノ領土トナリトス者通行ハルノ學說ニ依レハ或ハ該土地ニ對スル主權又ハ領土主權ノ讓渡ト爲シ或ハ該國ノ主權ノ該土地ニ對スル讓渡ニ因キ又トス國際法上ノ割讓一國スル該國領土ノ主体即チ割讓國及受讓國力共ニ國際法ノ主体タル國家ナル場合ニ限リテ存ス一國又ハ其所属ノ會

社ハ野蠻ノ部族ノ酋長ヨリ土地ヲ讓受ケルノ契約ヲ爲スモ先モ國際法ノ適用ナキ野蠻ノ部族ノ土地ニハ國際法上ノ領土ト存セザルヲ以テ國際法上ノ割讓ノ目的ヲ存セズ從テ國際法上ノ割讓成立セズ領土ノ割讓ハ國家間ノ合意ニ基クモノニシテ割讓ノ合意ハ戰爭ノ結果タル諸和條約タル場合多シトス蓋シ又ハ樺太南半ノ割讓ノ如キ是ナリ然レトモ割讓力平和的談判ノ結果タル事例モ尠シト爲サズ、サイデーニ ア領ノ サグノイ 反ニ スカ 併置 ニ 入り 露領 アラ ス カ 合衆 國 ニ 入 レル カ 如 キ 是 ナリ

割讓ハ有償的ナルコトアリ無償的ナルコトアリ平和的談判ノ結果又ル割讓ノ場合ハ有償的ナルコト多シ有償的ノ場合中金錢一代ヘテ割讓ヲ爲ス場合ニ賣買ノ名ヲ附スルコトアリ例ハ露カアラスカヲ七百二十萬弗ヲ以テ合衆國ニ割讓セル如キハ領土ノ賣買ノ例ナリ又此ノ土地ト交換的ニ割讓ヲ爲スコトアリ例ハ八朔塔八半五尺我國力干島ト樺太ヲ交換シタルカ如キ是ナリ又割讓力土地ヲ條約履行ノ担保トシテ他國ニ入レタルトキ該義務不履行ノ爲ニ担ルコトアリ也ノア

共和國八一七五八年コルシカヲ併國ニ格當トシ瑞典八一八〇三年ウ
 イズマールヲメクレンブルグニ格當ト爲セリ割讓ハ共有領タルト
 兼價的タルトニ論ナク國債ノ分担又ハ住民ノ國籍若ハ移住ニ因シテ
 條件ヲ改定スルコトアリ
 割讓條約締結以前ニ反讓國カ既ニ割讓地ヲ實際上占有スル場合ニアラ
 カレハ割讓約ニ依リ割讓國カ條約ノ締結後反讓國ニ割讓地ヲ引渡
 爲スノ義務ヲ生ズ但割讓ノ效力ハ條約ノ效力ノ確実スル時(即チ條約
 批准交換ノ時)ヨリ生ズキモトスルヲ多數ノ學說トスルモ許多ノ
 國ノ實行ニ於テハ逆ラ條約締結ノ時ヨリ効力ヲ生ズルモノト爲ス
 割讓ノ效力トシテ反讓國カ其土地ノ領土權ヲ取得シ其結果トシテ其
 國有スル主權ノ其他ニ行ヒスル他國ト特別ノ合意ヲ爲シ他國ノ其主
 權ヲ其地ニ行フヲ認許スルヲ得又反讓地ニ關係スル地方ノ權利義務
 及反讓地ニ關係スル債權(買賣ヲ含ム)ニ因シテ包括的繼承ヲ生ズ
 割讓ノ目的物ハ領土權ナルモ割讓地ニ住所ヲ有スル割讓國ノ臣民カ
 割讓ニ依リ当然反讓國ノ臣民トアルノ國際慣習法ヲ存ス是レ一八住

反讓土地ニ從屬スル中世ノ思想ト關係アルハキモ今日ニ於テハ反讓
 國カ其領地ニ多數ノ割讓國ノ人民ヲ有スルハ其安全ニ害アルコトヲ
 以テ上述ノ國際慣習法ヲ存立 事由ヲ説明シ得但絕對ニ住民ノ意思
 ノ如クヲ問ハスシテ之ヲ反讓國ノ臣民ト爲スコトハ個人ノ苦痛甚シ
 ク且近時ノ個人ノ自由ヲ重シスル思想ニ逆セラルヲ以テ近時ニ於テ
 割讓條約中ニ割讓地ノ住民ヲ明白ナル宣言ヲ爲シ舊國籍ヲ保有スル
 ヲ得ヘキヲ定メ又ハ一處ノ範圍内ニ舊國籍ヲ保有シテ割讓地ヲ去ル
 ヲ得ヘキヲ定ムルコトアリ是等ノ場合ニ於テ特別ノ規定ナキトキハ
 反讓國ハ舊國籍ヲ選擇セル者ヲ領土外ニ去ラシムルノ權利ヲ有ス(日
 清戰爭後ノ馬關條約第五條ハ日本ハ割讓セラレタル地方ノ住民ニシ
 テ此住居後ニ一年間ニ該地方ヲ去ラサルヨハ日本國ノ選擇ニ依リ
 日本臣民ト認メラルヘシトセルハ珍奇ノ例ナリ)
 割讓ニヨリ國籍ノ變更スヘキ住民ノ範圍ニ付キ議論アリ割讓ニ依リ
 國籍ヲ變更スルハ割讓國民ニ限リ第三國民ニ及ハサルハヤハ若シ
 タス割讓國民中如何ナル者カ割讓ニ依リ國籍ヲ變スヘキヤニ付キ異

和地
和地

論アルナリ条約ノ明文アレハ之ニ依ルハキセ用文ナキ場合ニ於テ疑
問ヲ生ス之ニ因シテ設説アリ

第一説ハ住所主義ノ説ニシテ割譲ノ當時割譲地ニ現ニ住所ヲ有ス
ル割譲國臣民カ国籍ヲ変更ストス

第二説ハ出生主義ノ説ニシテ割譲ノ當時ノ住所如何ニ拘ラズ割譲地
ニ出生シタル者ハ国籍ヲ変更スヘキモノトス

第三説ハ住所主義及出生主義ヲ併セ用ヒテ割譲地ニ現ニ住所ヲ有ス
ル者ノミナラズ現ニ住所ヲ有セサルモ其地ニ出生セル者モ国籍ヲ更
更スヘシトス

第四説ハ住所主義及出生主義ヲ同時ニ同一ノ人一付キ直ニ用ヒテ割
譲地ニ出生シ且現ニ住所ヲ有スル者ハ国籍ヲ変更スヘシト爲スナリ
(以上四説中第三説ニ依レハ国籍変更最モ多ク才明説ニ依レハ最モ少
シ普佛國ノフランクフオルト講和条約ノ解釈ニ付キ使連ハ第三説ヲ
採リ佛國ハ第四説ヲ採リ)

現時ニ於テ割譲ノ條ニハ条約ニ於テ国籍変更ハ因スル明文ヲ設ケル

✓

ヲ導トス若シ条約ノ明文ニ住民ノ国籍ヲ変更スヘキヲ定ムルノミニ
シテ他ニ異レル解釈ヲ採ルヘキ特別ノ根據ナキトキハ才一説ニ依ル
ヲ可ルリトスヘキナリ而シテ全條條約ノ明文ヲ欲ケル場合ニ於テハ
国籍ヲ変更スル者ニ因シ第一説ヲ採ルヘキモノナリト思惟ス

土地ノ割譲ニ付キ其住民ノ承諾ナキトキハ割譲ノ效力完成セスト爲
スノ説屢唱ヘラルルモ是レ現時ノ國際法ノ認ムル所ニアラス

任意の併合ノ場合ニハ被併國ハ消滅シテ其領土ハ併合國
ノ領土トナルヘキナリ此場合ノ權利義務ノ包括的繼承ノ問題ニ因シ
テハ概ニ國家ノ相續ヲ述フルニ際シテ之ニ言及セリ人民ノ國変更ノ
問題ニ因シテハ任意の併合ニ在リテハ併合ノ合意ハ当然被併合國ノ
人民全體ヲ併合國ニ移ス合意ヲ含ムト解シ得ヘキナリ

第三 征服の併合

征服の併合ノ場合ニ被併合國家ノ領土ハ併合國家ノ領土ノ一部ヲ成
又ニ至ルモノナリ或ハ征服ニ依リ領土ヲ取得スルハ學者アリト雖
モ現今ノ國際法上征服ニ依リ國家力消滅スルトキハ消滅國家ノ領土

ハ征服ヲ為セル國家ノ領土トナルハギヲ疑フノ餘地ナシトス英國力
 一九〇〇年南亞弗利加共和國及オレシダ自由國ノ兩國ヲ併合セル如
 キハ征服的併合ニ依ル領土取得ノ著シキ例ナリト又併現今ニ於テハ
 他國ノ領土ノ一部ノミヲ占領シ割讓條約ニ基クコトヲクシテ征服ノ
 名義ニ依リ吳楚ノ土地ノ領土取ヲ取得スル場合ハ之ヲ認メサルヲ得
 ハキナリ講和條約ヲ結ハスシテ戰爭力停止セルトキ又ハ講和條約ヲ
 結フモ割讓ヲ明約セサルトキ等ニ於テ交戰國ノ一方ノ占領セル地方
 ニ付キ他方ノ交戰國ヲ領土取ヲ爭ハサル一至レル場合ニ於テ余ハ現
 今ノ國際法ニ於テハ一方ノ國ノ默示ノ領土取ノ放棄ト他方ノ占有ノ
 事實トヲ以テ他方ノ國家ノ領土取取得ヲ説明スルコト正當ト信ス
 現今ニ於テハ征服ニ依リ領土取ノ獲得セザル為ニハ征服力確定シ且
 併合ノ意思カ明示セザルヲ要ス其結果トシテ(一)戰時占領中領土取ヲ
 取得セルコトヲ主張シ得ヌ(二)領土取獲得ノ效果ハ併合國力併合ノ意
 思表示ヲ為セル時期以後ニ生ス
 征服的併合ニ依リ領土取ノ取得ハ原始的取得ノ一種ナリト雖モ前ニ

或國家カ領土取ヲ有セシ土地ノ領土取ヲ取得スル場合ナルヲ以テ該
 主ノ土地ノ先占ノ場合ト異ニシテ取得國ハ國際法ノ相從ニ因スル規
 則ニ依リ土地ニ關係スル國際法上ノ權利義務(資產及負債ヲ含ム)ヲ繼
 承スルニ至ル征服的併合ノ場合ノ被併合國家ノ人民ニ同シ指稱ハ經
 テ併合國家ノ臣民トナルコトヲ認メタルモノ人ノ意思ヲ尊重スル觀
 望ノ傾向ニ基キテ併合ノ際其國ニ在ラサルモノ又ハ併合ノ後相繼
 期間内ニ其國ヲ去レルモノニシテ併合國ノ國籍ヲ否決シ財產喪失等
 ノ一掃ノ目的ノ為メノホハ故國ニ歸ラサル者ハ併合國家ノ人民ト認
 ムハカラヌト為ヌノ説行ハル然レトモ此處ニ國際法見カ未ダ確定セ
 リト云フヲ得ヌ但最近ノ學說ニ於テモ被併合國家ノ臣民ニシテ併合
 後依然其國ニ在任シ又ハ併合ノ際其國ニ在ラサルモノ一時ノ目的ノ為
 ニアラヌシテ其國ニ歸レルモノハ併合國家ノ臣民トナルヲ認ムルナ
 リ

第四 先占

先占トハ一國家カ如何ナル國家ノ領土ニモアラサル土地ヲ占有スル

ノ行為ナリトス先占ハ割譲ト異リテ陸地的取得方法ニアラス又征服
ニ似ル併合ト異リテ現ニ一ノ國家ノ領土ノ目的物タル土地ニ行ハ
ルルモノニアラス

一三二

先占ノ主体ハ常ニ國家ニシテ先占ノ行為モハ國家ノ相當ノ機
関タルヲ要ス一軍艦ノ艦長モ國家ノ委任ヲ受ケテ先占ヲ行フヲ得一
私人又ハ私会社カ先占ニ必要ナル要素上ノ行為ヲ行フモ國家カ自己
ノ名義ヲ以テ之ヲ占有スルヲ認許スルコトナケレハ先占ハ成立セズ
先占ノ客体ハ或國家ノ領土タラサル土地ナリトス
先占ニ依リ一地方ノ領土カ獲得スルニハ今日ノ國際法ニ於テハ実
力的ナル占有ヲ以テ要スルノ原則確定セリ十五世紀ノ領土地先
見ノ極ナリシ時代ニ於テハ先見ヲ為シタル國家カ先見ノ事實ニ依リ
土地ヲ獲得スヘキヲ主張セシコトアルモ漸ク実力的ナル占有ニ依リ
始メテ領土カ獲得シ得ヘキヲ認メケルニ至リ十九世紀ニ於テ國
際法ノ規則トシテ確定スルニ至リ實力的ナル占有ニハ先占ヲ為リ
ントスル國家カ領土カ獲得スルノ意思ヲ以テ土地ニ實際ノ支配ヲ

行フヲ要ス故ニ先占ニハ領土カ獲得スルノ意思ノ表示ト因テ領土ノ樹
立トノニ条件ヲ備フルヲ要ス領土カ獲得スルノ意思ハ或ハ領土カ
取得ノ意思ヲ明ニスル宣言又ハ通告ヲ發スルコトニ依リテ表示サレ
或ハ先占ヲ為サントスル土地ニ國旗ヲ掲揚スルコトニ依リテ表示サレ
然レトモ意思ノ表示ノミヲ以テ實力的ノ占有アリトスフヲ得又シテ
實力的ノ占有ニハ國旗ノ樹立アルヲ要ス國旗ノ樹立ハ例ハ次備ラザル
若ハ其他ノ公ノ標識ヲ為ス等ノコトヲ合ハセ主トシテ其地ニ統治ヲ
行フノ設備ヲ設クルコトヲ指スナリ但先占ニハ他國家ニ對シテ先占
地ヲ防衛スルニ力ヲ備フルヲ要セ又
土地ノ先占ノ有效条件ニ付キ伯林ノ亞弗利加會議(一八八四年ヨリ一
八八五年ニ至ル)ハ新ナル一ノ条件ヲ添メタリ即チ他國ニ對スル先占
ノ通知是ナリ該會議ハ特ニ亞弗利加大陸ノ沿岸ノ土地ノ先占ニ付キ
該条件ヲ定メルモノナルモ其後先占ノ場合ニ屢々通知行ハハルニ
至リ
今日ニ於テハ先見ニ依リ直ニ領土カ獲得シ得サルコト認メラル、

一三三

モ實際上先見後實力の占有ヲ行ハントセハ之ヲ行フニ先分ナルハキ
 相当ノ期間以テ先見固以本ノ他國カ實力の占有ヲ行フヲ得スト恩
 准サルルヲ以テ先見ニ依リ先見固カ土地ニ對シ小數ノ放棄ヲ得ルモ
 ノト云フヘキナリ又先占ニ着手スルモ未ダ國權ノ樹エラ全クセサル
 固ハ木根ノ放棄ヲ得スルニ過キサルナリ
 先占ハ實力のニテアサレハ有效ナラサルヲ以テ先占ノ區域ハ實力ノ
 及フ區域ニ限リテ存スヘキナリ然ルニ實際ニ於テハ先占ヲ為ス國ハ
 常ニ他國ヲシテ先占ノ區域ヲ廣ク欲メシメントスルヲ以テ或ハ河川
 ノ地ノ實力のナル占有ヲ行ヘハ其河川及支流ノ流域全体ニ先占力及
 ヘリト認ムヘシト主張シ或ハ海岸一帯ノ實力のナル占有ヲ行ヘハ該
 海岸一帯ニ主ク懸テ河川ノ流域即チ所謂背後地ニ先占力及ヘリト
 主張シ或ハ一地方ノ實力のナル占有ヲ行ヘハ該地ノ保全及防禦
 ニ必要ナル近隣ノ土地ニモ先占力及ヘリト主張ス然レトモ先占ノ區
 域ハ實力の占有ノ及フ區域ニ限ルヘキモノニシテ假設的先占ヲ認
 ムヘカラスナリ而シテ實力のナル先占力及フ區域ノ如何ハ事實ノ

認定ノ問題ニ歸ス事實ノ認定ハ此場合ニ於テ困難ヲ免レサルヲ以テ
 先占ニ際シテ他國トノ將來ノ紛議ヲ避クル為メ其區域ヲ一定シテ他
 國ニ通告スルコト愈々行ハレントス
 先占ニ關係シテ研究スヘキハ舊民の保護關係ナリトス 舊民の保護
 關係トハ國際法上ノ保護關係又ハ真正ノ保護關係ト稱セラルル保護
 關係ト保護ヲ與フル國トノ間ノ關係ト異ニシテ何國際ニ屬セサル地
 方ニ對スル保護關係ナリトス保護ヲ為ス國家力全然直接ヲ為ラズシ
 テ依然僑民ノ之一村スルカ力ヲ認ムルモ或範圍ノカ力ヲ直接ニ其土
 地ニ行フモノナリ

舊民の保護關係カ十九世紀ノ下半紀ニ入りテ國際法上ノ重要トナレ
 ル原因ノ一ハ先占ニハ實力のナル占有ヲ必要トスルノ國際法上ノ規
 則新ク確立スルニ至レルヲ以テ諸植民國ハ保護關係ノ名ヲ藉リテ現
 在ニ於テ實力のナル占有ヲ為スノ便ヲ避ケテ他國ノ先占ヲ為ヌヲ
 防キ得未自國ノ先占ヲ為ヌノ素地ヲ作ラント欲スルコトニアリ而シ
 テ保護關係ノ名ノ下ニ於テ保護ヲ與フル國ハ漸次實權ヲ樹テ遂ニ實

力の凡占有ヲ為セリト誤ムヘキ程度ニ達スルニ至ル時權力此程度ニマテ進ムトハ猶ホ保護地ノ名義ノ存スルコトアルモ此ニ保護ヲ與フル程度ノ領土ナリト誤ムルヲ得ヘキナリ亞弗利加ノ沿岸ノ地ニ植民の保護關係ヲ設ケスルニ付キ伯林ノ亞弗利加會議ハ此ニ因シテ明確ナル規定ヲ設ケザリシモ保護關係ノ設ケラレタル土地ヨリ他國ノ主權若ハ保護權ヲ排除セントスルモノナルヲ以テ保護ヲ與フル國家カ多ク秩序維持ノ為ニ權力ヲ該地方ニ樹立スルノ責任ヲ更レサルハシ

先占ニ因聯シテ又一研究スヘキハ勢力範圍ナリトス國際法上ノ嚴正ノ意義ニ於ケル勢力範圍トハ甲植民國カ乙國トノ條約ニ依リ乙國ヲシテ未ダ何國ノ領土ニモ屬セサル特定ノ地域内ニ於テ實權ヲ行ハサルヲ誤メシメ且甲國カ其選ム所ノ時期及方法ニ於テ該土地ニ實權ヲ行フヘキコトヲ乙國ヲシテ誤メシメタル地域ナリトス普通一ノ條約ニ依リ此種ノ地域ヲ甲乙兩國間ニ交換的ニ約定ス勢力範圍ハ之ヲ背後地ト區別スルヲ要ス背後地ノ思想ハ先占ノ效力ノ及フ範圍ニ因ス

ル思想ニシテ一ノ海洋ノ先占カ其背後ノ地ニ及フヘシト爲スモノニ外ナラズ此思想タル不必要ナルニアラサシハ假設的先占ヲ認ムルニ於ルモノナリ勢力範圍ノ觀念ノ要點ハ條約ニ依リテ一先ノ地域ヨリ條約ノ對手國ノ活動ヲ排除シ且條約對手國ニ對シテ該地域内ノ自由ノ自由活動ヲ留保スルニ在リ嚴正ノ意義ニ於ケル勢力範圍ハ先占ノ區域トシテ主張サルルモノニアラズ故ニ假設的先占ノ思想ニ基クモノニアラズ

一地方ヲ其勢力範圍トシテ認メラレタル國家ハ其選ム所ノ時期及方法ニ於テ自由ナル活動ヲ認メラレタルモノナルヲ以テ所謂植民の保護關係ヲ設ケスルコトヲ得ヘク又産業上ノ優勝ノ地位ヲ取得スルニ止ムルコトヲ得ヘク又該地方ニ先占ヲ行ヒテ之ヲ直接ノ統治ノ下ニ置クコトヲ得シ得ヘキナリ又勢力範圍ハ條約ニ基キテ生シ法理上初ヨリ條約締結前ニ於テノミ有效ナルモノナルヲ以テ條約締結前以外ノ國家ハ法理上ニ於テハ他國家間ニ約定セル勢力範圍ヲ認メザルヲ得ルナリ從テ條約締結前以外ノ國家ハ他國家間ノ條約ニ依リ所

謂勢力範圍内ノ土地ヲ先占スルコトヲ國際法上禁セラレザルナリ勢
力範圍内ニ於テ叔力ヲ行フヲ認メラレタル國家ハ特約下ルムアラサ
シハ其地域ニ付キ土地ノ秩序ヲ維持スヘキ國際法上ノ義務ヲ負フコ
トナキナリ勢力範圍ハ一步ヲ進ムレハ保護地トナリ更ニ一步ヲ進ム
レハ領土(殖民地)トナルモノナリ

勢力範圍ノ國際法上ノ現象トナレル原因ノ一ハ先占ニ依ル領土ノ取
得ニ美力的ナル占有ヲ必要トスル原則ノ確立セル事實ナリトス諸植
民國ハ勢力範圍ノ約定ニ依リテ實際ノ占有ノ煩ヲ避ケ乍ラ利益關係
ノ深ク固ノ間ノ条約ニ依リ一夫ノ地方ヲ該國ノ先占ノ爲ニ留保シ諸
國ノ間ニ境取ノ争ヲ生スルコトヲ豫メ防カントスルナリ

第五 増添

増添トハ海底ノ隆起海岸又ハ洲岸ノ土砂ノ堆積島嶼沙洲ノ現出河流
ノ変更等ノ物理的原因ニ依ル領土ノ増加ナリトス増添ノ場合ニ於テ
新ニ成レル土地ハ特別ノ手續ヲ要セスシテ自ラ領土トナルモノナリ
増添ハ自然的ナルヲ稱トスルモ人工的ナルコトアリ人工的ノ増添ノ

例ハ海岸ニ孤立ヲ爲シ又ハ海中ニ堤ヲ築キテ海不ヲ乾カシメテ陸地
ヲ増加スルカ如キ長ナリ此場合ニ於テハ埋立地ノ新ナル海岸又ハ堤
ノ不在分取線ヨリ沿岸海ノ範圍ヲ量ルニ至ル海洋中ニ新ナル島嶼ヲ
作り以テ領域ヲ擴張シ得ヘキマ否マハ疑問トナルヘキモ一因ク自國
ノ領海内ニ人工的ニ新ナル島嶼ヲ作ルコトヲ得ヘク而シテ島嶼ノ生
シタル結果トシテ領域ハ一般ノ規則ニ從ヒ増加スヘキナリ
自然的増添ノ方法ニ種々アリ或ハ海岸ノ自然ノ隆起ニ因リ土地力増
スコトアリ或ハ水力一因リ海岸又ハ河口ニ土砂堆積シテ陸地ヲ増ス
コトアリ或ハ水力一因リ河流中又ハ河口ノ近傍ニ沙洲又ハ泥洲ヲ生
スルコトアリ或ハ水力其他ノ自然力一因リ沿岸ニ新島嶼ヲ生スルコ
トアリ或ハ河流ノ全ク乾燥シ又ハ河床ヲ衰シテ舊河床力乾燥スルコ
トアリ或ハ隆起又ハ海岸ノ土砂ノ自然ノ堆積一因リ海岸ノ陸地力
増ストキハ新ナル水陸分取線ヨリ沿岸海ヲ外方ニ量ルニ至ル「國境河
川ノ河岸ノ土砂ノ自然ノ堆積ニ因リ陸地ヲ増ストキハ航行ヲ得サル
河川ナレハ境界線タル河川ノ中央線ハ増添ノ生スル國ヨリ速カリ其

國ノ領域廣クナルヘク又航行シ得ル河川ナレハ土砂ノ堆積ニ因リ境
 界線タル航路ノ中央線ク一方ノ沿岸國ニ遠カリ其國ノ領域廣クナル
 コトアルヘキナリ。沙洲又ハ泥洲カ河流中又ハ領海内ニ生シタル場合
 ハ河流又ハ領海ノ屬スル國ノ領土トナルハ言ヲ莫ク又從令領海外ニ
 ナルモ沙洲又ハ泥洲ヲ生セシムル河川ノ河口ノ屬スル國ニ屬スルモ
 ノト認メタル說アリ。アソナ號事件ニ於ケルストーエル節(河)一國
 ノ領土ニ屬スル沙洲ノ場合ニハ沙洲又ハ泥洲ヲ基點トシテ更ニ各方
 ニ沿岸海ヲ量リテ其所屬國ノ領域トスヘキモノト人島嶼ハ公海ニ生
 スレハ何國ニモ屬セスシテ何國モ之ヲ先占シ得ヘキモノ一國ノ領水中
 ニ生スレハ其國ノ領土トナル故ニ國境河川中ニ島嶼生スルトキ其
 方ノ沿岸國ノ領水内ニ生スレハ其國ノ領土トナリ。沿岸海ノ領水ニ
 且リテ生スレハ沿岸國ノ領水内ニ屬スル所屬ヲ分ツ島嶼カ一國ノ沿岸海
 中ニ生スルトキハ沿岸國ノ所屬ニ歸ス。而シテ新島嶼ノ洋ヨリ沿岸海ヲ量
 ル國境河川タル河流カ急ニ全ク乾燥シ又ハ急ニ河床ヲ変シテ河床
 カ乾燥シタルトキハ河床ノ舊境界線カ國境ヲ成ス。然ルニ航行シ得

ヘカリシ國境河川ノ場合ハ舊境界線タル舊航路中夫線ハ之ヲ明知シ
 難キニ至ルコト多シ。斯ノ如キ場合ニハ新境界線ハ河床ノ中央線ト
 爲ス。

才大 時效

國際法上時效ノ制度、存否ニ關スル議論アリ。少數ノ學者ハ、國際法上
 全ク時效ノ制度ヲ認メス。多數ノ學者ハ、國際法上時效ノ制度ノ存在ヲ
 主張ス。或ハ時效ヲ認ムル論者ノ中記意スヘカラサル時期ヨリ、占有
 ニ依ル時效ノミヲ認ムルモノアリ。或ハ或時期前ノ平穩ニシテ連續セ
 ル占有ニ依ル時效ヲ認ムルアリ。

國際法上時效ノ制度ノ存在ヲ主張スル者ハ其制度カ國際團體内ノ秩
 序ヲ擾亂ナラシムルノ必要ニ出ツルト爲ス。然レニ國際法上未ダ時效
 ノ期間ニ附スル確定セシ規則ヲ設クテ以テ或ハ領土ヲ取得ニ因スル
 時效ノ期間ノ満了ノ時期ハ國際團體内ノ諸國カ當時ノ現任狀態ヲ國
 際ノ秩序ニ適合スルト認定スルニ至ルノ時期トスヘシト論ス。然レト
 モ如何ナル場合ニ於

因際關係内ノ諸國カ當時ノ現在狀態ヲ因際ノ秩序ニ適合スルト認見
セリト認ムヘキマヲ知ルコト困難ナリトス余ハ時效ノ制度ハ法規力
明割ニ定ムル所ノ一定ノ時間ノ経過ニ依リ權利ノ取得喪失ヲ生スヘ
キヲ定ムルニ由リテ始メテ生スルヲ謂ルモノト爲スヲ以テ現在ノ因
際法上領土權ノ取得方法ノ一トシテ時效ヲ擧クルヲ不可トス或ハ視
德ニ得ヘガラサル時期ヨリ占有セラルコトニ依ル時效ノミヲ決ムル學
者アルモ此場合ニ於テハ捕獲ニ言ヘハ時間ノ経過ノ效力即チ時效ニ
因リテ取得ストムヲ得スシテ古クヨリ存在スル事態ヲ適法ナリト
看做スモノニ外ナラサルナリ

第七 領土喪失ノ方法

領土喪失ノ方法ハ(一)割讓(二)拋棄(三)分割及分裂(四)自然的方法ノ五ニシ
テ其他(五)時效ヲ擧クルモノアリ

今時ニ說明ヲ要スルハ拋棄分離自然的喪失ナリトス拋棄ニ依ル領土
權ノ喪失ハ既ニ領土權ヲ取得セル地ニ於テ單ニ喪失ヲ行ハサルコト
ノミニ依リテ生スヘキニアラズ領土權拋棄スルノ意思ヲ有シ且其土

地ニ喪失ヲ行フヲ止ムル時ニ於テ始メテ拋棄カ完成シ領土權ヲ喪失
ス但一旦先占ヲ爲スモ永ク土地ヲ放任スルトキハ拋棄アリタリト認
メラルルニ至ル一旦先占ヲ爲セル土地ヲ少時ニシテ土人ノ爲ニ追ハ
レ留シテ永ク之ヲ恢復スルコトヲ爲サザルトキハ其土地カ因際法上
放棄トアリ他國ク之ヲ先占スルヲ得ヘキコトノ認メラレタル事例アリ
リ(サンタルニテ)事件但先占カ永ク行ヘレタルトキハ單ニ回復カ一時
中斷サレル事アルノ故ヲ以テ直ニ拋棄アリト認ムルヲ得ストセラ
ル(テラゴア灣ニ因スル英葡間ノ爭議ニ付キ佛國大統領ノ與ヘタル仲
裁判決)

自然的因際ノ依ル領土ノ喪失ハ自然増減ニ依ル取得ニ對應スルモノ
ナリ例ハ(一)地ノ沿岸ニ近キ島嶼カ自然カノ作用ニ依リ消滅シ因際河
川ノ一方ノ岸カ水カニ依リテ滅スルカ如シ沿岸ニ近キ島嶼カ消滅ス
ルトキハ沿岸ニ近キ島嶼ノ水カ分界線ヨリ水方ニ屬リタルヲ改メテ本
土ノ水カ分界線ヨリ量ルニ至ルヲ以テ沿岸邊ノ範圍狹クナリ又航行
シ得サル巨境河川ノ場合ニ其一方ノ河岸カ漸次滅スレハ河川ノ中央

線ヲル境線カ河岸ノ成シタル國ノ方ヘ近ツキ其國ノ河川上ノ領地
於ナリ又航行シ得ヘキ國境河川ノ場合ニ水カニ依リ航路ノ中央線
カ定シテ一方ノ岸ニ近ツクトキハ其國ノ河川上ノ領地於テナルヘキ
ナリ

分離ニ依ル領土ノ喪失ヘ一國ノ一部カ分離シテ列ニ新國カ作ルト
キニ於テ生ス分國ニ依リ舊國カ領土カ失フハ新國カ國際法上
ノ國家トシテ成立スル後ニシ共以前ニ於テハ終令大戦國條ノ承認
ルモ未ダ舊國カ領土カ喪失トシト看做スヲ得ス

第八章 國際地役

第一 國際地役ノ性質

所謂國際地役ノ觀念ニ因シテ説カレタリト雖モ余ハ特異ノ日歐ノ利
益ノ爲ニ設定セラルル一國家ノ領土カ目的物タル全部又ハ一部ノ
土地ノ喪失又ハ其從屬物若ハ從屬國(空中地下沿岸等ヲ合ス)ニ因スル
継続的制限ヲ内容トスル物カ權利ニ對シテ継続的制限ヲ生セシム

ルモノナリトス領土カ目的物又ハ其從屬物若ハ其從屬國ニ因ス
ル國際地役ノ結果トシテ一國ハ其領域内ニ於テ當該行ヒ得ヘキ一定
ノ行為ヲ行ヒ得サルニ至リ(消極的地役)又ハ一國ハ其領域内ニ於テ他
國ニ對シテ禁スルヲ得ヘキ行為ヲ他國カ行フヲ絶^阻スルニ至リ(積極
的地役)斯ノ如キ物カ權利ヲ有スル口ハ要役國ニシテ領土カ制限
ヲ受クル國ヲ承役國ト稱スルヲ得領土カ制限ニ對スル制限ヲ受クル土地
即テ國際地役ノ目的物ヲ承役地ト稱スルヲ得國際地役ハ明不又ハ默
示ノ合意ニ基クモノニシテ之ヲ所謂自發的地役即テ國際法ノ規則ニ
基キ當然存スル制限ト區別シテ論スルヲ可ナリトス一國ノ主權ノ行
使其他ノ國家ノ行動ニ制限ヲ加フルモ領土カ制限ヲ附スルノ效果
ヲ生セサル條約上ノ義務ハ國際地役ニ因スルモノト思惟スヘカラス
例ヘハ一兵ノ制限以上ノ兵力ヲ置カサルノ義務又ハ領事裁判權ヲ認
ムル義務ノ如キハ國際地役ニ因セズト爲ス正シトス國際地役ハ領
土カ制限ヲ爲スモノナルヲ以テ領土カ目的物タル土地水域又ハ
其從屬物若ハ從屬國其モノノ支配利用ニ關係ナキ條約上ノ義務ハ

國際地役ニ因セズ

第二 國際地役ノ種類

國際地役ハ積極的地役及消極的地役ノ二種ニ區別シテ論スルヲ第ト
 又積極的地役ハ承役國カ其領域内ニ於テ國際地役カ存セズト假使之
 ハ要役國ニ棄スルヲ得ヘキ行為ヲ要役國カ行フコトヲ認ムルノ義務
 アル場合ニ存ス例ハ一國カ外國ノ兵士ノ其領土内ヲ通行スルヲ認許
 スルノ義務ヲ定メタル場合又ハ一國カ其港埠ニ外國ノ石炭貯藏所ヲ
 設置スルヲ認許スルノ義務ヲ定メタル場合又ハ一國カ其沿岸海ニ於
 テ外國ノ臣民ニ漁業ヲ為スヲ認許スルノ義務ヲ定メタル場合等ノ如
 キ是ナリ消極的地役ハ承役國カ其領域内ニ於テ國際地役存セズト假
 使之ハ當然行ヒ得ヘキ行為ヲ要役國ノ利益ノ爲ニ行ハサルノ義務アル
 ル場合ニ存ス例ハ境限ニ近ク操場ヲ築カサルノ義務ヲ定メタル場合
 又ハ一國ノ海中ヲ經由スル他國家用ノ無線電信ノ交通ヲ妨ケサル
 ノ義務ヲ定メタル場合等是ナリ

第三 國際地役ノ発生及消滅

國際地役ハ合意ニ基キテ生ス或ハ時効ニ因リテ生スルノ説アルモ余
 ハ之ヲ採ラス國際地役ノ消滅ハ或ハ地役ヲ定メタル合意ノ效力ノ終
 了シタルコト(當然的ノ效力)存続条件タル事實ノ変更ヲ含ムニ因リ或
 ハ地役ヲ消滅セシムル特別ノ合意ニ因リ或ハ要役國ノ權利放棄ニ因
 リ或ハ目的物ノ消滅ニ因リ或ハ承役國ト要役國トカ同一ノ國ニ變ス
 ルニ因リテ生ス

國際地役ハ領土ノ物权的制限ナルヲ以テ承役地カ他國ニ入ルトキ
 ニ於テモ國際地役ハ消滅スルコトナク新ニ承役地ヲ得タル國家ハ地
 役上ノ義務ヲ負フヘキヲ原則トス其例ニ於テ一八一五年巴黎条約ニ
 依リアルサスノヒエーニゲンニ付キ地西ノバーセルノ州ノ利益ノ
 爲ニ要塞ヲ築カサラシムルノ消極的國際地役ヲ定メタルカ普佛戰等
 ノ結果アルサスノ割讓ニ因リヒエーニゲンモ佛國ヨリ獨逸ニ移シ
 ルモ上述ノ國際地役ハ消滅セサルモノト認メラル又一八一五年ノ維
 納會議ノ最終決議書第九十一條ニ依リサーデーニアニ屬セルシマバ
 レー及アオーシニ一國シ獨西カ戰等起ラハ一兩此地ニ其文カヲ置

ヲ得ヘキ國際地役ヲ夫メタルカ一ハ六〇年俾目ニ割讓サルルニ至
リシモ上述ノ國際地役ハ消滅セザルモノト認メラル

第四、國際地役否認説

英國及合衆國間ノ太平洋沿海漁業問題ニ因スル海牙ノ仲裁裁判所ノ
判決(一九一〇年)ニ於テハ國際地役ヲ否認スルノ説ヲ見タリ其理由ト
セル所三アリ(α)國際地役ハ主權ノ明不的ノ讓許ナルコト(β)國際地役
ノ説ハ神聖羅馬帝國ニ於テ存セル特別ノ狀態ニ淵源スルモノニシテ
今日ニ於テハ現存セザル狀態ニ淵源スルモノニシテ今日ニ於テハ現
存セザル狀態ニ淵源スルモノナルコト(γ)國際地役ハ憲政治治ノ國家
ニ行ハルル主權ノ主義ニ適合セズ又主權國間ノ國際關係ニ適合セザ
ルヲ以テ現時ノ公法家ノ之ヲ採ルモノ稀ナルコト是等ノ理由ハ其根
據薄弱ナリトスハサルヘカラス

第九章 公海

第一 公海ノ觀念

公海トハ何國ノ領域ニモ屬セザル海洋ノ部分ナリトス海洋ノ如何ナ
ル部分カ一國ノ領域トナルモハ沿岸海ニ因シテ定フルニ當リテ之ヲ
説ケリ公海ハ何國ノ領域ニモ屬セズ又何國モ之ヲ領域ト爲スコトヲ
得サルヲ以テ何國モ公海ノ全部又ハ一部ヲ以テ其主權又ハ法權ノ專
ラ行ハルル區域トシテ主張スルヲ得ズ從テ何國モ公海ノ全部又ハ一
部ニ於テ他國ノ船舶ニ對シテ法々ヲ発シ行政ヲ爲シ警察ヲ行ヒ裁判
管轄ヲ行フヲ得サルヲ原則トス公海ハ又總テノ國民ノ公道ニシテ總
テノ國家ノ船舶ニ對等ノ地位ヲ以テ航行ノ自由ヲ有セザルヘカラス
所謂公海自由ノ原則ハ海洋ノ原則トシテ何國ノ領域ニモ屬スヘカラ
サルコトヲ意味スルモノト解スヘキナリ或ハ公海自由ノ原則ニ所謂
自由ヲ國家ノ有スル自由ト解シ各國カ公海ニ於テ他國ノ權利ヲ侵
ササル範圍内ニ於テ他國ニ妨ケラルルコト無ク自ラ其欲スル所ヲ
爲シ又其所屬ノ船舶及其中ノ人ノ欲スル所ヲ爲スニ委スルヲ得ヘク
從テ公海ニ在ル目録船舶ニ對シテ他國ノ干渉ヲ容レズシテ自ラ法權
ヲ及ホシ又其所屬ノ船舶ヲシテ航海漁業等ノ目的ノ爲ニ自由ニ公海

ヲ使用セシムルヲ得ヘキコトヲ公海ノ自由ノ原則ノ名ヲ以テ呼フ者
 アリ此意味ニ於ケル公海自由ノ原則ハ公海ニ於ケル行為ノ自由ノ原
 則若ハ公海使用ノ自由ノ原則ト稱スヘキナリ
 公海カ何國ノ領域ニモ屬スヘカラスト為ス意義ニ於ケル公海自由ノ
 原則ノ基礎ニ因シテ或ハ何人モ之ヲ善スルコト無クシテ使用シ得ヘ
 ク且無盡蔵ニシテ總テノ人ニ對シテ供給ノ充分ナル物ヘ目録上ノ所
 有權ノ目的物ト為ルヲ得サルコトヲ以テ答フル者アリ或ハ公海カ事
 業上占有ヲ為スコト不可能ナルコトヲ以テ答フル者アリ前ノ説ハ自
 然法ヲ認メサル今日ノ法律的確信ニ依レハ之ヲ是認スル能ハス後ノ
 説ハ今日ノ海軍力ノ発達ニ鑑ミテ事實ニ基カスト認メサルヲ得又余
 ハ上述ノ原則ノ真ノ基礎ハ一ハ公海ヲ以テ諸國民ノ交通通商ノ為メ
 ノ自由ナル公道ト為シ且諸國民ノ漁業ヲ自由ニ行ヒ得ルノ場所ト為
 ス等ノ公海ノ自由ナル使用ヲ確ムルノ必要ニ存シ一ハ敵國ニ公海ノ
 一部ヲ領域トスルノ主張ヲ認ムルコトノ國際ノ平和ニ害アリ且公海
 ノ自由ナル使用ヲ確ムルノ支障トナルコト過去ニ於テ經驗セラレ此

種ノ^{主張}實例一及抗シテゴロ一ヲウス等ノ學者ノ曾述セル自由海ノ學說
 ノ論點カ國際團體ノ法律的確信ニ於テ採用サルルニ至レルコトニ存
 スルト為ス

○ 第三 公海ノ觀念ノ沿革

公海カ何國ノ領域ニモ屬セストスルノ原則ハ昔時ニ於テ認メラレタ
 ル所ニテラス羅馬法皇アレキサンダー四世ノ一四九三年ノ法皇令ニ
 基キテ西班牙カ太平洋及メキシコ灣ヲ其領域ナリト主張シ葡葡ガ印
 度洋及モッコロ以南ノ太平洋ノ部カ其領域ナリト主張シ其ニ外國
 船ノ是等ノ水域ニ入り又ハ是等ノ水域ヲ航行スルヲ禁シタルハ極端
 ノ例ナリトス是等ノ極端ノ主張ハ英國人及和蘭人ノ反對ニ依リ英露
 ニ於テ行ハレシエリサマスノ時英國ハ西班牙ニ對シテ海洋ノ使用ハ
 空氣ノ如ク總テノ人ニ共通ニシテ海洋ハ何國ニモ屬スル能ハサルヲ
 説ケリ一六〇九年グロークスノ自由海論出テ海洋ノ性質上何國ノ
 領域ニモ屬セサルヘキヲ説ケリ此言ハ和蘭ノ印度貿易ノ利益ノ為ニ
 葡葡ガノ主張ヲ論破セント欲シテ若ハシタル所ナリ當時此説ハ許多

ノ反対ヲ及ケタリ及対説中取モ有名ナルハ英國ノヒルデンノ英國ノ海上ニ於ケル主張ヲ辯護スル為メ著ハセル閉鎖海論ナリトス英國ノ主張ハ西葡ノ如ク甚シキニ至ラサルモ尚ホ十七世紀中北海ノ辺界ヲ為スニ英國ノ特許ヲ得ルヲ必要トスト主張セリ又フイニスデル岬ヨリヌタツトランドニ至ルマテノ海洋ニ於テ他國ノ船艦ニ対シ英國旗ニ対スル敬禮ヲ為サシメ是等ノ水域ニ於ケル英國ノ主權ヲ認メシムハキキヲ主張セリ又ハ早クヨリアドリツク海ノ北部ニ於テ其主權ノ行ハルルヲ主張シ之ヲ執行スル船艦ニ重税ヲ課シセノアモリドリツク海ニ於テ其主權ノ行ハルルヲ主張セリ又瑞典及下株ハバルツツク海ニ主權ヲ行フヲ主張シス下株ハ挪威ヨリアイスニントニ至ル間ノ海洋ニ於テ領業ヲ為スニハ下株ノ特許ヲ及クハキキヲ主張シ此主張ハ十八世紀ニ入り始メテ英國及和蘭ノ反対ヲ為シ是等ノ主張ナレタリ上述ノ如ク一兵ノ海洋ヲ領海トスル主張ハ一時國際慣例ニ於テ認めラレ海洋ノ一部ヲ領海トシテ主張セル諸國ク其部分ノ外國船ノ通航ヲ禁止セントスル如キ極端ノ主張ハ及クモ及ク止ミシモ外國船

ニ通航税ヲ課シ又ハ外國船ノ領業ハ特許ヲ要ストシ又外國船ヲシテ海上艦式ヲ行ハシメタリ但諸國ハ其領海トシテ主張スル海洋ノ部分ヲ航行スル船舶ヲ海賊ニ対シテ防禦スル責任ヲ負ヒ且之ヲ航行セリ十七世紀ノ後半以來海洋ニ於ケル航海自由ノ原則普ク認めララルルニ至リ沿岸海ヲ除キテハ通行税ノ賦課モ漸ク止ミ又領業ノ禁止モ止ムニ至レリ唯海上ノ艦式ニ関スル主張ハ殘存セリ茲レトモ十九世紀ノ始メニ於テハ公海自由ノ原則國際慣例ニ依リ承認セラレト云フハシ十九世紀ニ入り公海ノ自由ノ原則ニ及スルニ至リ主張ヲ見タルハ其一ハ露國ノ主張セル所ナリ露國ハ一八二一年ノ勅令ニ依リ亞米利加ニ於ケル當時ノ露國ノ領土アラスカニ於テ海岸ヨリ一百伊尺利哩以内ニ外國船ノ近寄ルコトヲ禁シタリ露國ノ上述ノ主張ハ露國ノ一八二四年ノ条約及次露國ノ一八二五年ノ条約ニ依リ放棄サレタリ其ニハ合衆國ノ主張セル所ナリ合衆國ハ一八六七年金條ニ代ヘテ露國並米利加ノ領海ヲ得タル後ベリリング海ノ廣ク範圍ニ亘リ海賊保護ノ法律ヲ外國船舶ニ対シテモ適用セント欲シ一八八六年以來英

史因ト紛議ヲ生シ此ニ仲裁裁判ニ付スルコトナリ一八九三年ニ於テ仲裁判決ハ公海自由ノ原則及其結果ヲ認メタリ

以上述フル所ニ依レハ國際慣例ニ於テ十七世紀後半以來公海ノ使用(航行)要素ノ自由先ツ認メテレバ十九世紀ニ至リ及ノ公海ノ自由カ明ニ認メラルルニ至レルナリ

〇

第三 公海ニ因スル諸法規範

公海ハ何國ノ領域ニモ屬セス又屬セサルヘキモノニシテ何國モ之ヲ先占ニ依リ取得スルヲ得ス又何國モ公海ニ於テ特ニ國際法規範又ハ条約ノ明ニ認ムル場合ニアラサレハ他國ノ船舶ニ對シテ立法行政警察司法等ノ統治作用ヲ行フヲ得ス是レ真正ノ意義ニ於ケル公海ノ自由ノ原則ノ当然ノ結果ナリトス

公海ニ於ケル航行ノ自由ハ總テノ國ノ公海ノ保護ニ對スル完全ナル自由ナリトス航行ノ自由ニハ他國ニ依リ通行税ヲ課セラレサルコト及強制的ニ他國ニ依リ海上禮式ヲ行ハシムラレサルコトヲ含ム一國ハ公海ニ於テ其尊嚴ニ對シテ他國ノ商船ヲシテ敬禮ヲ為サシムルノ

権利ナキナリ公海ノ航行ノ自由ノ結果トシテ一國ノ沿岸海ノ一部ニシテ國際交通ノ水路ニ當ルトキハ總テノ國ノ尊嚴及利益ニ對シテ是等航行ヲ許ササルヲ得ス是レ公海ノ航行ノ自由ヲ究ケスルニ必要ナルヲ以テ認メラルルニ至レル所ナリ公海ハ何國ノ領域ニモ屬セザルヲ以テ戰爭ノ際交戦國ハ戰爭ノ目的ノ爲ニ之ヲ使用スルヲ得ヘキナリ公海ニ於テハ船舶所屬國カ船體ニ對シテノミナラス船舶中ノ人及貨物ニ付キ主權ヲ行フコトヲ認メラルル是レ公海ニ於テハ他ニ主權ヲ行フ國ナキヲ以テ船舶所屬國ノ主權カ其船舶内ニ行ヘルルヲ認ムルコト最モ自然的ナレハナリ故ニ船舶所屬國ハ公海ニ在ル船舶及該船舶中ノ人及物ニ付キ主權ヲ有シ立法行政警察司法ヲ行フノ權利ヲ有ス

公海ニ於テハ船舶ハ船舶所屬國ノ主權ノ行ヘルル領域ニ外ナラサルヲ以テ許受ノ事項ニ因シテ法規上倫モ其國ノ陸地ノ領域(領土)ト同様ニ取扱ハル例ハ公海ニ於テハ船舶中ニ生シタル子ハ船舶所屬國ノ領域ニ於テ生シタルト同様ニ取扱ヒ船舶中ニ於テ捕ハル更約ハ船舶所屬國

陸地ノ領域ニ於テ結ハレタル契約同様ニ取扱ヒ船中ニテ行ハル他
 罪ハ船中所属員ノ陸地ノ領域ニ於テ行ハレタル犯罪ト同様ニ取扱フ
 然レトモ船中ハ領土ノ目的物タル意義ニ於テハ船中所属員ノ領土
 タルコト緩キヲ以テ商船ハ他國ノ領海ニ入レハ領海所屬國ノ法權ノ
 下ニ立ツニ至ルノミナラス公海ニ於テモ平時ニ於テ外國軍艦ニ依ル
 一兵ノ處分ヲ受クルコトアリ又戰時ニ於テ命令中立國船ヲリトスル
 モ交戦國ノ軍艦ニ依リ臨検搜索ヲ受ケ殊ニ戰時禁制品ノ輸送若シ封
 鎖受取等ノ為メ拿捕セラシ甚シキニ至リテハ没收セラルルコトアリ
 ト雖モ船中所属員ノ領土ノ領土ノ侵害ト同視セラルルコトナキナリ軍艦ト雖
 モ其所屬國ノ領域ナルモ領土ノ目的物タル意義ニ於テ領土ニアラ
 ス其他國ノ領域ニ入リテ其國ノ法權ノ下ニ立タサルハ軍艦ノ若外法
 權ノ結果ニ外ナラス

公海ハ何國ノ國籍ヲ有スル船中ニ對シテモ航行自由ナリト雖モ現今
 ノ慣例ニ於テ海上國旗ヲ有セサル國籍ハ無キ人ハ其所屬國
 船中或海上國ノ國旗ノ保護ノ下ニ置クモノトス何國ノ國旗ノ保護ヲ

モ受ケスシテ航行スル船中又ハ同時ニ二國以上ノ國旗ノ保護ノ下ニ
 航行スル航行スル船中ハ國際法上ノ保護ヲ享有スル能ハス又權利ナ
 クシテ一國ノ國旗ヲ掲ケテ航行スル船中ハ國旗ヲ借用サレタル國ノ
 軍艦ニ依リ拿捕サレテ處罰ヲ受ケ没收セラルルニ至ル

公海ニ於ケル船中ハ其所屬國ノ法權ノ下ニ立ツヘク他國ノ國旗ニ
 對シテ行ハレサルヲ原則トスルモ此原則ニ對シテ例外ヲ存セリ時災
 ノ例外ノ場合ニ於テハ所屬國以外ノ國家カ其軍艦ニ依リ國旗ヲ行フ
 モノトス今例外ノ場合ヲ擧クヘシ

丁) 平時海賊ノ嫌疑ノ為メ行フ停船臨検搜索

諸國ノ軍艦ハ海賊カ公海ニ於ケル船中ノ安全ヲ害スルヲ防ク為ニ
 海賊ノ嫌疑アル私船ニ對シテ公海ニ於テ停船ヲ命シ船中搜索ヲ檢
 スル為メ臨検ヲ為スヲ得ヘク更ニ進テ船中ヲ搜索スルヲ得ヘシ尤
 分ナル嫌疑ノ理由ナクシテ外國商船ヲ停止シ臨検搜索ヲ行ヘルト
 キ軍艦所屬國ハ其責任ヲ負フ外國カ海賊ヲ拿捕シ之ヲ處罰シ得ヘ
 キコトニ因シテハ次章ニ於テ之ヲ述フヘキナリ

2 平時自國旗ノ濫用ノ禁遏

一國ハ其國內法ノ失ムル条件ヲ具ヘスシテ其國旗ヲ揚揚スル船舶ヲ拿捕シ處罰スルヲ得但戰時ニ於テ拿捕ヲ免シシカ爲メ中立國ノ國旗ヲ揚クルモノハ處罰シ得ルノ限ニ在ラス

3 平時ノ追躰權

一國ノ領水ニ於テ其國ノ法權ニ該スベキ犯罪ヲ犯セル外國ノ船舶ヲ領水中ヨリ追躰ヲ始メタルトキハ追躰ノ繼續中公海ニ於テ之ヲ拿捕シ之ヲ處罰スルヲ得此追躰ノ權利ハ領水所屬國ノ法權ノ作用ヲ完ラセシムルノ必要ニ基キテ認めラル但外國船カ一旦他國ノ領水ニ入ルトキハ追躰權終上スヘキモノト又國際法學會ノ此項ニ関スル決議ハ沿岸海ニ因シテ述フルニ當リ之ヲ述ヘタリ

4 特別ノ存意

特別ノ存意ニ基キ專屬ハ公海ニ於テ外國ノ國旗ヲ揚ケテ航海スル船舶ニシテ特定ノ行為ヲ行ヘル嫌疑アル船舶ニ停船ヲ命ジ其船舶書夾ヲ臨檢シ又強固ヲ搜索シ嫌疑ノ事實存スト認メラレタルトキ

ハ之ヲ拿捕スルノ權利ヲ有スルコトアリ此場合ニ於テ裁判官轄ハ船舶ノ口籍所屬國ニ屬スルヲ常トスルモ時ニ輕微ナル処罰ニ付キ拿捕者ハ処分ヲ爲スヘキヲ定ムルコトアリ此種ノ條約ノ例ヲ挙ケレハ次ノ如シ

(一) 似棘壳賣菜過ニ關スル條約(殊ニ一八九〇年七月二十一日リニエツセル會議ノ決議)

(二) 北海ノ漁業ニ關スル一八八二年五月六日ノ條約

(三) 海底電線ノ保護ニ關スル一八八四年三月十四日ノ條約

(四) 北海ノ一部タル公海ニ於テ酒類賣買ノ禁止ニ關スル一八八七年十一月十六日ノ條約

(五) 北太平洋ニ於ケル船舶獸保護ニ關スル一九一一年ノ日英露米間ノ條約

上述ノ(一)及(二)等ニ於テ外口ノ單縱ハ輕微ナル処分又ハ輕微ナル事件ノ動解ヲ行ヒ得ヘキヲ定ム

(三) 自衛權ノ行使又ハ緊急狀態行為

一口ハ口迫セル免者ヲ防ノ為メ止ムヲ得サルトキハ自衛ノ必要ニ
其必要ノ範圍内ノ処分ヲ公海ニ於ケル外口船舶ニ加フルコトヲ得
ヘキナリ

⑤ 戦時交戦口ノ中立船ニ対スル権利

戦時交戦口ハ公海ニ於テ船舶ノ敵船ナルヤ否ヤヲ確ムル為メ及禁
制品輸送、封鎖侵蝕、敵討補助等ノ行為ノ有無ヲ確ムル為メ臨検
根拠ヲ行ヒ該令中立船ヲリトモ戦時禁制品輸送、封鎖侵蝕、敵討
補助等ノ行為アレハ之ヲ拿捕シ得

平時ニ於テ軍艦カ口根ヲ掲ケサル嫌疑アル商船ニ出会シテ其口根ヲ
確ムルヲ欲スルトキハ軍艦ノ旗章ヲ掲ケ空砲ヲ発シテ以テ口根ヲ掲
クヘキヲ商船ニ令圖ス右商船カ此令圖ニ接シテ口根ヲ掲ケサルト
キハ軍艦ハ先ツ船體ニ命中セサル程ニ実弾ヲ発ス嫌疑アル船舶カ尙
ホ口根ヲ掲ケスシテ嫌疑ヲ深カラシムルトキハ該船舶ニ臨検シテ其
口根ヲ確ムル為メ停船ヲ為サシムルノ処置ヲ取ルヲ得停船臨検、搜
索、拿捕等ニ關スル手続ハ戦時ニ於テ行フ所ト異ラサルヲ以テ茲ニ

述ヘス但拿捕ノ場合ニ於テ拿捕カ特別ノ令意ニ基キテ為シ得ヘクシ
テ船舶ノ裁判管轄カ船舶所屬口ニ屬スルトキハ船舶ヲ其内屬口港ニ
引致シ其口ノ官憲ニ引渡スヘキモノトス
公海ニ於テ船舶ノ衝突ヲ避ケ又衝突ノ後人命ヲ救フ等ノ目的ヲ有ス
ル口際法規ハ未タ存在セズ各口々各々其口内法ヲ以テ自口船舶ニ関
シテ信号、水先、航路、衝突等ニ関シテ規定ヲ設クルアルノミ是等
ノ点ニ關ヘル口内法ノ規定ハ漸次統一ノ傾向アリ諸海上口ニ共通ノ
口際法規行ハルルニ至リシカハ八九年ノワシントンノ海軍會議ニ
於テ海上衝突ヲ防リ為メノ規則案及口際信号ノ改正ヲ議決シ大体ニ
ニ於テ此決議ニ基キ諸海上國ノ口内法ノ規定成レリ
公海ニ於ケル船舶ノ衝突ニ因リ損害賠償ノ訴訟ノ裁判管轄ノ問題ハ
口際法ニ未タ決定シ得サル所ナリ損害ヲ相ヘタル船舶ノ所屬口ノ法
廷ニ損害賠償ノ訴訟ヲ提起スルヲ得ヘキハ勿論ナルモ其以外ノ口ノ
裁判所ニ裁判管轄權ヲ主張スルコトアリ或ハ外口船舶間ノ衝突
ノ場合ニ與テ管轄スヘシト為スアリハ合衆國ノマニラガニアマノ

「サーキット・コート」或ハ被告船カ自口船ナレトキハ被告船加害船
カ外口船ナレトモ裁判管轄権ヲ主張スルコトアリ(佛口)又縱令双方ノ
船舶カ外口船ナル場合ニモ双方ノ同意アレカ又ハ一時の性質ノ緊急
ナル処分ノ為メカ又ハ其口カ片濤地ナレトキハ裁判管轄権ヲ主張ス
ルコトアリ(佛口)又亦カ外口船ナル場合ニ其口ノ港灣カ衝突ノ場所
ニ近キトキ若ハ其口ノ港灣カ被害船ノ最初ノ避難港ナルトキニ於テ
裁判管轄権ヲ主張スルアリ(伊口)又同シ場合ニ加害船(又ハ其所
有者)カ損害賠償ノ訴訟提起ノ際自口港ニ在ルトキニ裁判管轄権ヲ
主張スルコトアリ(英口)學說ニ於テモ加害船ノ所屬口ノ三事ヲ裁判
管轄権ヲ有スヘキモノト為スアリ(バール)被害船ノ最初ノ避難地
ヘ又ハ衝突ノ原因ノ難破セル船舶ノ乘組員ノ悉ク上陸セル地)ノ裁判
所カ管轄人ヘシト為スアリ(伊口ノ學說)又船舶ノ目的港ヲ有スル
口モ裁判管轄権ヲ有スベシト為スアリ(フイオーレ)口際法協會ハ原
告又ハ被告ノ口内法ニ依リ裁判管轄ヲ認メラルル裁判所ナレハ孰レ
ニテモ訴ハ出ツルヲ得ルト為ス

現今ニ於テハ公海ニ於テ難破ニ遭ヘル人及貨物ハ難破船所屬口ノ保
護ヲ失ハサルコト認メラレ如何ナル口際ニ遺棄ナレタル外口ノ難破
船又ハ外口ノ難破船内ニ在リシ漂流貨物ヲ自有一依リ取得スヘキヲ
口内法上ニ於テ定マルヲ得ス但各口ハ其臣民カ遺棄ナレタル難破船
又ハ難破船内ニ在リシ漂流貨物ヲ原所有者ニ恢復スルニ當リテ得ヘ
キ救済金ヲ其口内法ヲ以テ定マルヲ得
公海ニ於テ海難ニ遭ヘル船舶ニ對シテ總テノ口ノ軍艦カ救助ヲ与ヘ
サルハカラスト為スノ說アリ(ベレルス、フイオーレ)然レトモ道徳
上ノ倫ニ商レテ口際法上ノ論トシテハ斷ノ如キ義務カ確立セリト云
フヲ得ス

公海ノ使用ノ自由ノ結果トシテ公海ニ於テ漁業ヲ行フコトモ自由ナ
ルハクシテ何口ノ船舶モ漁業ヲ行ヒ得ヘキナリ但一口ハ自口船舶ノ
公海ニ於ケル漁業ニ関シテ規則ヲ設クルヲ得又一口ハ條約ニ依リ公
海ノ一部ニ於ケル自口船舶ノ漁業ニ関シテ制限ヲ設クルヲ約スルコト
アリ此種ノ條約ノ例ハ北海ノ漁業ニ關スル英日下仲協和等ノ諸口ノ

問ノ一八八二年五月六日ノ海牙条約及フエロ工群島及アイスランド
 附近ノ沿海ニ於ケル漁業ニ関スル一九〇一年六月二十四日ノ英丁商
 ノ倫敦条約ノ如キ是ナリ是等ノ条約ニ於テ締約口ノ單独カ漁業ノ監
 視ヲ為シ他ノ締約口ノ口籍ヲ有スル船舶ニ對シテモ臨檢ノ稔索ヲ為
 シ条約違反ノ外口船舶ヲ拿捕スルヲ得ルトス但極メテ輕微ナル事件
 ノ場合ヲ除キ船舶ノ所屬口カ裁判管轄權ヲ有スルトス北海ニ關シテ
 漁船ニ酒類ヲ売ルコトヲ制限スル條約案カ一八八七年十一月十六日
 成リシカ一八九四年ニ至リ始メテ上述ノ一八八二年条約ノ締約口ニ
 依リ批准セシメタリ(佛口ハ批准セズ)

英領加奈陀、三隻ノ漁船カベールینگ海ノ合衆口沿岸海以外ノ水
 域ニ於テ合衆口ノ漁權ノ制限ニ關スル法令ヲ遵守セサルノ故ヲ以テ
 拿捕セシメタルヨリ英米間ニ紛議ヲ生シ一八九二年仲裁裁判ニ付セラ
 レシカ一八九三年ノ仲裁判決ニ於テ合衆口カベールینگ海ヲ以テ合
 衆口ノ領海ト主張スルコトノ根拠ナリ又臨納點ニ關シテ公海ニ於テ

合衆口カ特別ノ權利ヲ有セサルヲ認メタルカ仲裁裁判庭ハ西口カ其
 住民ニプリビロツフ島ノ周圍六十哩ノ水域中ニ於テ臨納點ヲ設スヲ
 禁シ又毎年五月一日ヨリ七月三十一日ニ至ル間ニ於テ臨納點ヲ設ス
 コトヲ禁スヘク又網、火器又ハ爆竹物ヲ以テ獵獲スルヲ禁シ特許ヲ
 得タル船舶以外ノ船舶ニ依リ漁權ヲ禁スヘキヲ定メタリ一八九四年
 西口ハ仲裁判決ノ定メタル規則ニ依リ實有セルカ合衆口ハ他ノ海上口ニモ
 仲裁裁判所ノ定メタル規則ニ依リテハギコトヲ請求セシカ之ニ
 依リシテハ伊口ナルノミ然ルニ仲裁裁判所ノ定メタル規定カベール
 ینگ海ノ臨納點ノ規則ヲ防フ為ニ不充分ナリトシ合衆口ノ主張ニ依
 リ一九〇一年ワシントンニ於テ裁口及英米露ノ委員ノ會議開カレ一
 九〇一年七月七日ノ條約ニ調印セシタリ此條約ニ依リ各締約口ノ人
 民及船舶カベールینگ海、勘察加海、オコツク海及日本海ヲ包含ス
 ル北緯三十度以北ノ太平洋ノ公海ニ於テ臨納點ノ海上獵獲ヲ為スヲ
 禁止スルヲ定ム

公海ノ使用ノ自由ノ結果トシテ何口モ自口ノ既ニ沈メタル電線ヲ害

一五六
スル恐アル場合ノ外ハ他ノ海底電線ヲ沈没スルヲ妨クル能ハス海
底電線ノ保護ノ議早クヨリ存セシカ佛口ノ招請ニ依リ巴里ニ口際会
議開カレタル結果一八八四年海底電線保護ヲ目的トスル口際條約成
リ我口モ之ニ加盟セリ此條約ニ依リ公海ニ於テ故意ニ依リ又ハ許ス
ヘカラサル不法意ニ依リ電線ヲ切断又ハ毀損シタル者ニ對シテ締約
諸口ハ刑罰ヲ科スヘシトス但自衛ノ目的ニ出ツル行為ハ此限ニ在
ストス而シテ條約ニ違反スル行為ヲ為セル船舶ノ所屬口ノ法廷ノミ
カ裁判管轄ヲ行フヘキニ總テノ締約口ノ單艦ハ條約ニ違反スル行為
ヲ為セル嫌疑アル船舶ノ停船ヲ余シ其口籍ヲ確マルヲ得ルトス而シ
テ該條約ハ平時ニミ適用アリテ戰時ニ於テハ交戦口ノ行為ヲ制限
スルモノニアラザルコトヲ明言セリ

第十章 海賊

第一 海賊ノ定義

口際法上ノ海賊トハ其元來ノ意義ニ於テハ一ノ私船カ公海ニ於テ掠

奪ノ意思ヲ以テ他ノ船舶ニ對シテ行フ所ノ私レノ口際法上ノ主体ノ
認許モナキ暴行ニシテ商害セハ海上ノ強盜ナリトス然ルニ此場合ノ
以外ニ於テ現今ノ口際法上海賊トシテ取扱ハルレ場合アリ一船舶ノ
船員カ船長等ノ役員ニ背反シ船舶及貨物ヲ自由ニスルトキハ他ノ船
船ニ對シテ暴行ヲ加ヘサルモ海賊トシテ取扱ハル又他ノ船舶ヲ襲ヒ
テ其中ノ人ヲ殺シ其中ノ貨物ヲ破壊スル如キ口際法ノ主体ノ認許ナ
キ暴行カ公海ニ於テ行ハルレハ總令掠奪ノ意思ナキモ海賊トシテ取
扱ハル然レトモ海賊行為ト云フヲ得ルニハ船舶全体ニ對スル暴行ナ
ラサルヘカラス船舶内ニ於テ暴行ヲ為スモ普通ノ殺人罪 強盜罪又
ハ服務規律ノ違反等ニ過キサルコトアルナリ又海賊行為ハ口際法ノ
主体ノ認許セサル行為即チ口家又ハ交戦団体ノ命令シ又ハ認許スル
行為ニアラズシテ其背後ニ其行為ニ對スル口際ノ責任ヲ負フヘキ者
ナキモノトス又海賊行為ハ萬口民ノ欲タル性質ヲ有スヘキモノナル
ヲ以テ蓋政治ニ目的ヲ以テ一定ノ口家ノ船艦ニ對シテ加害行為ヲ
行フモノヲ含マサルヘキナリ但此矣ニ付キテハ異論アリトス

口際法上ノ海賊行為トナルニハ公海ニ於テ行ハルル行為ニ限ルト為
スヲ普通通説トス或ハ海上ヨリ上陸シテ無所屬ノ土地若ハ或口ノ領域
内ニ於テ行フ暴行ヲ含ムト為ス

今日ノ口際法上普通ニ認メラレタル海賊ノ定義ヲ挙クレハ海賊行為
トハ何等ノ口際法ノ主体ノ認許ヲ受ケスシテ公海ニ於テ行ハルル
船舶及其中ノ人若ハ貨物ニ対スル暴行ニシテ一ノ私船カ他ノ船舶ニ
対シテ行ヒスハ一船中ノ船長等ノ役員ニ背反セル海員若ハ乗客カ其
船舶ニ対シテ行フ所ノモノナリト為スヘン

○ 第二 海賊ヲ行フ船舶

海賊ヲ行フモノハ國際法ノ主体ハ交戦団体ヲ含ムニ依リ認許セラ
レタル暴行ヲ為スモノナルヲ以テ之ヲ行フモノハ通常私船ナリトス
一國ノ軍艦其他ノ公船ハ其公船トシテ存スル間ハ暴行ヲ行フモ海賊
行為トナルコト無シ若シ公船ニシテ不法ノ暴行ヲ行ハハ其所屬國ニ
対シテ救正ヲ求ムヘキノミ但公船ト云テ判逆ヲ為シ緘ニ航海スルト
キハ最早公船タルノ資格ヲ失ヒテ他口船舶ニ害ヲ加フルトキハ海賊

ヲ以テ目シ得ルコトアリ

戰時ニ於テ捕獲免許状ヲ有スル捕獲私船ハ其暴行ヲ該船ニ対シテノ
ミ行ハルルトキハ認許サレタル行為ナルヲ以テ海賊行為ニアラス捕
獲私船ハ緘令中五口籍ヲ有スルモ海賊船ニアラス然レトモ中立船舶
双方ノ交戦口ヨリ捕獲免許状ヲ受ケテ捕獲ヲ為ストキハ双方ノ交戦
口ヨリ得タル免許ハ無効ノモノト看做サルルニ至ル内乱ノ場合ニ未
タ交戦団体トシテ認メラレタル叛徒ヨリ捕獲免許状ヲ得タル捕獲私
船及内乱ノ場合ニ未タ交戦団体トシテ認メラレタル叛徒ニ屬スル軍
艦ノ如キニ付テモ在来ノ普通ノ定義ニ依レハ海賊ナルモ否ヤニ内シ
疑ヲ存セサルヲ得ヌ本口政府ハ之ヲ口内法上ノ海賊トシテ取扱ヒ又
他口ニ対シテ口際法上ノ海賊トシテ之ヲ取扱フコトヲ要求セル例ア
ルモ他口ハ是等ノ船舶カ他口ノ船舶ニ害ヲ加ハサレ以上ハ之ヲ海賊
トシテ取扱フコト無ク其他口ノ船舶ニ害ヲ加フルニ及ヒテ始メテ被
害船舶ノ所屬口ノ軍艦カ之ニ直接ノ強力手段ヲ加ヘタル例アルモ是
等ノ場合ニ於テモ多クハ全然海賊ト同視ニ取扱ハサルモノ如シハ

海賊内乱ト口際法一〇。余ハ海賊行為ハ總テノ口民ノ船舶ニ危害ヲ
与ヘ萬口民ノ敵タル性質ヲ有スヘキモノニシテ政治上ノ目的ヲ以テ
特定ノ口家ノ船舶ニ対シテノミ加害行為ヲ行フ船舶ハ海賊船ヲ以テ
目スルヲ得ストス

公海ニ於テ一船舶ノ船員又ハ乗客カ船内ノ船長等ノ役員ニ背キテ謀
叛的行為ヲ為シ船舶貨物ヲ劫取スルニ至ルトキハ其船舶カ公船タル
ト私船タルトテ向ハス海賊行為行ハレタルモノトス然レトモ船員又
ハ乗客カ軍ニ累行ヲ為セルノミニテハ未ダ口際法上ノ海賊行為ヲ成
サズ例ハ船員カ船長ノ虐待ヲ憤リテ船長ヲ殺シ使前ノ航海ヲ続行ス
ル如キ場合ハ殺人罪ヲ犯シタルモノニシテ口際法上ノ海賊行為ノ行
ハレタルモノニアラス謀叛的行為カ軍ニ累行等ノ役員ニ対スルニア
ラズシテ船舶自身ニ対スルモノニシテ船舶及貨物ヲ左右セントスル
ヲ目的トスルトキニ於テ始メテ海賊行為カ成立スト云フヘシ

第三 海賊行為ノ目的物

海賊行為ノ目的物ハ公海ニ於ケル公私ノ船舶及其中ノ人若ハ貨物ト

リトス元來ノ意義ニ於テハ海賊ハ貨物ヲ得ントスルモノニシテ船中
ノ貨物ヲ生タル目的物ト為ス既ニ他ノ船舶ヲ襲ヒテ貨物ヲ掠奪セハ
船舶ヲ沈メ人ヲ殺傷スル等ノ暴行ヲ行フト否トニ拘ラズ海賊タリト
ス然レトモ貨物ノ掠奪カ行為ノ目的ニアラサル場合ニ於テモ現今ノ
口際法上海賊タルヲ妨ケサルナリ例ハ船舶ニ停泊ヲ命シテ賤金ヲ得
ル等ノ目的ノ為ト其中ノ人ヲ殺シ去リ又ハ軍ニ其中ノ数人ヲ殺戮シ
テ船舶ヲ去ル場合モ海賊行為タリトス又ハ船内ノ船員又ハ乗客カ謀叛
的行為ヲ為シテ船舶及貨物ヲ左右スルニ至レル等ノ場合モ海賊行為
タルコト既ニ述ヘタル所ノ如シ

第四 海賊行為ノ手段

海賊行為ノ手段ニ因シテ無謀討ノ暴行ナルトキハ如何ナル種類ノ暴
行モ海賊行為ノ手段ト為ルト云ハサルハカラズ腕力及兵器ノ力ノ直
接ノ行使ナレトモ之ヲ行フノ政府ナルトテ向ハサルナリ一船カ他船ヲ
威脅シ若シ其言ヲ所ヲ拒マハ船舶ヲ沈ムルノ形勢ヲ示シテ強ク貨物
又ハ人ヲ没サシムルトキハ恰モ他船ヲ襲撃シテ其船員ヲ殺シ依テ載

貨又ハ人ヲ奪ヘルトキト同シク海賊ノ行為タリトス又船員又ハ旅客
カ船舶及貨物ヲ左右スルカ為メ船長ヲ殺シテ自ラ航行シ若ハ船長ヲ
威脅シテ航路ヲ變セシムルモ亦海賊タルニ於テ同シトス

海賊ト為ルハ暴行ヲ遂行シテルコトヲ要セス例ハ他船ニ對シテ攻
撃ヲ始メ又ハ攻撃スル為ニ他船ヲ追フトキハ既ニ海賊行為タリハ但
海賊行為ヲ行フノ意思ヲ以テ武装セル船舶ニ依リ巡洋スル者ハ其未
タ暴行ヲ始メサル前ニ海賊トシテ取扱フヲ得ヘキヤ否ヤハ疑問ノ在
ル所ナリ此場合ニ因シテ將來ノ國際法規ヲ確定シテ禁令海賊トシテ
処罰シ得ストスルモ公海ノ秩序ノ維持上何口ノ軍艦モ公海ニ於ケル
豫防警察的行為トシテ之ヲ拿捕シ得ルコトト為ササルヘカラサルナ
リ

第五 海賊行為ノ行ハルル場所

國際法上ノ海賊行為ノ行ハルル場所ハ公海ニ限ルト為スヲ通説ト為
スモ此点ニ付キ反對説アルコト既ニ之ヲ述ヘタリ

第六 海賊ノ拿捕及処罰

海賊行為ノ結果殊ニ其裁判管轄及其処罰ニ関シテ一言センニ多數説
ニ依リハ海賊及其船舶ハ海賊行為ニ依リテ当然其有シタル口籍ヲ失
フト為ス此説ハ多數ノ學者ノ説リ所ナレニ拘ラヌ余ハ斯ノ如キ國際
法規カ確立セルヲ疑ハサルヲ得ス

國際法ハ人及船舶ノ口籍ノ取得喪失ハ原則トシテ之ヲ当該國家ノ口
内法ニ依リテ定ムルヲ認ム而シテ諸口ノ口内法上ニ於テ海賊行為ヲ
以テ人又ハ船舶ノ口籍喪失ノ原因トスル或文法的又ハ不文法的規則
カ確立セリト云フヲ得ヌ海賊及其船舶カ海賊行為ニ依リテ然其口籍
ヲ失フトトナスノ言ハ畢竟海賊及海賊船舶ハ縱令口籍ヲ有スルモ海賊行
為ニ因スル事項ニ付キ其所属口ノ保護ヲ失ヒ其人又ハ其船舶ハ其口
籍ノ如何ニ拘ラヌ恰モ口籍ヲ有セサルカ如ク何口モ之ヲ処罰シ得ヘ
キコトヲ不精確ノ言ヲ以テ言義ハセルモノナラサルヘカラヌ今日ニ
於テ許多ノ學者カ何口モ海賊ヲ拿捕処罰シ得ヘキ理由ヲ説明スルニ
海賊カ口籍ヲ有セサルコトヲ以テスルハ誤謬モ不甚シト云ハサルヘ
カラス海賊ニ付キ何口モ拿捕及処罰ヲ行ヒ得ルコト國際法上確立セ

リトヒハ是レ海賊カ島口民ノ敵タルノ理由ニ基キ特ニ此事項ニ関スル口際慣例ヲ生シタルニ因ルモノナラハカラス海賊カ其人又ハ船舶ノ口籍ノ如何ニ拘ラス之ヲ拿捕シ得ヘヤコトニ付凡ハ何人モ異論ナキモ之ヲ知罰シ得ヘキヤ否ヤニ関シテハ肯定説ノ學說上ニ依リ行ハルルニ拘ラス近來之ヲ疑フノ説ヲ生スルニ至レリ拿捕口知罰セザル際引渡ヲ為スノ義務アリトスル説アリモ口際法上未タ定マレル所アルニアラスハ一ハ六八年ノ白耳義犯罪人引渡法ハ海賊ノ口際法上引渡スヘキモノニアラサルヲ定ム是レ拿捕口知罰叙ヲ有スルコトヲ前提トスルモノナリ

海賊ハ何口ノ軍艦モ之ヲ拿捕シ得ヘヤコトハ學說ノ一致スル所ナリ軍艦以外ノ公船又ハ私船モ拿捕ヲ行ヒ得ヘキヤ否ヤニ関シテ議論アリ普通説ハ公私船ノ區別ナク拿捕ヲ行ヒ得ヘシト為スニ在リ而シテ多數ノ學者ハ海賊船ハ口際法ノ保護ノ外ニ立ツモノナルコトヲ以テ其理由ト為ス之ニ對シテ軍艦ノミカ拿捕ヲ行ヒ得ヘシト為スノ説アリ惟クニ何ヲ海賊ノ攻撃ヲ受テタル場合又ハ海賊ノ他船ヲ攻撃スル

ヲ目撃セル場合ニ於テハ私船又ハ軍艦以外ノ公船モ海賊ヲ拿捕シ得ヘキヲ認メサルハカラスモ是等ノ船舶ハ海賊ニ関シテ軍艦ニ認メラルル臨檢ノ権利ヲ有セサルヲ以テ軍艦ニ嫌疑テタル場合ニ海賊ヲ拿捕スルコト實際ニ於テ不可取ナリト云ハサルヘカラス海賊ヲ拿捕シ得ヘキ場所ハ公海又ハ軍艦所屬口ノ領海ナルヘキモ或ハ公海ニ於テ追躡ヲ始メタルトモ他口ノ沿岸海ニ於テモ之ヲ追躡シ之ヲ攻撃シ之ヲ拿捕シ得ヘキヲ認ムル學者アリ是等ノ學者モ此場合ニ裁判管轄ハ沿岸口ニ屬スヘク拿捕ヲ為セル軍艦ハ海賊船ヲ沿岸口ニ引渡ササルヘカラスヲ認ム余ハ海賊ヲ他口ノ領域内ニ於テ拿捕スルヲ得ルニハ特別ノ合意ヲ要スルト為ス昔時ニ於テ海賊ハ拿捕者カ直ニ之ヲ帆架ニ懸ケテ殺戮シテ海ニ投スルノ例ナリシカ今日ニ於テハ抵抗ニ因ル等止ムヲ得スレテ殺戮スル場合ヲ除キテハ裁判所ノ裁判ヲ受ケシムル為メ引致セサルヘカラスルコト認メラレ海賊行為ニ對スル知罰ノ程度ハ之ヲ裁判スル口ノ口内法ニ依リテ定マル

各口ノ軍艦カ公海ニ於テ交通ノ安全ヲ確ムル為メ海賊ノ嫌疑アル商船ヲ臨檢スルヲ得ヘキハ既ニ述ヘタリ

海賊ノ拿捕ノ際其船舶及其船中ノ貨物ノ処分如何ニ関シテ議論アリタリ十七世紀ノ商諸口ノ慣行ハ船舶及貨物ヲ拿捕者ニ賞与トシテ身ハタリ然レトモ十八世紀ノ間ニ海賊行為ハ所有権ヲ喪セスト為スノ原則漸ク認めラレ今日ニ於テハ船舶貨物ハ其正当ノ所有者ニ回復スヘシト為ス但一定ノ割合ノ謝金ヲ拿捕者ニ与フヘキヲ口内法ヲ以テ定ムルヲ得ヘキナリ所有者不明ナルカ海賊カ所有者ナルトモハ普通拿捕口カ船舶及貨物ヲ没収シ得ヘキヲ認めラル此場合ニ拿捕ヲ為セル船舶ノ乗員ニ賞与ヲ與フヘキモ否マハ其口内法ヲ以テ定ムヘキ所ナリ

海賊ハ口際法上何口ノ軍艦モ之ヲ拿捕シ得ヘク且普通航ニ依レハ何口ニ之ヲ知罰シ得ヘキヲ以テ口際的犯罪ノ名ヲ与フルコトアリ但口際的犯罪タル海賊ハ口際法上ノ海賊ニシテ軍艦ナル口内法上ノ海賊ヲ含マサルナリ

第七 口内法上ノ海賊

一口ノ口内法上ニ於テ海賊ト称スルモノ即チ口内法上ノ海賊ハ必シモ口際法上ノ海賊ニアラス例ハ英口ノ口内法ハ戦時海上ニ於テ敵ニ援助ヲ与フル英口臣民又ハ公海ニ於テ奴隷ヲ運搬スル英口臣民ハ海賊ト為スモ是レ口内法上ノ海賊ニシテ口際法上ノ海賊ニアラス一口ハ公海ニ於ケル口際法上ノ海賊ニアラサル外口臣民ヲ其口内法上ノ海賊タルノ故ヲ以テ海賊トシテ取扱フヲ得ヌ口際法上ノ海賊カ他口ノ口籍ヲ有スルモ自口裁判所ニテ必ス知罰ヲ行フ口ニ於テハ其口内法上ノ海賊中犯罪人引渡ノ目的トナルモノアルヘキモ口際法上ノ海賊ノ性質ヲ有スルモノハ犯罪人引渡ノ目的トナラヌト為ス

第十一章 個人及國籍

第一 口籍ノ觀念及其國際法上ノ效果

口家ハ其成立ノ一ノ要件トシテ其口家ニ屬スル人民ノ存在ヲ要ス一口家ニ屬スル個人ハ其口家ノ臣民ニシテ其口家ノ口籍ヲ有ス

個人ノ口籍ハ其一定ノ口家ノ臣民タル資格ヲ表スルモノナリ現今ニ於テハ口籍法ハ未タ一國ノ口籍ノ取得喪失ノ条件ヲ一定スルニ至ラザレテ以テ原則トシテ各口ノ口内法ニ依リ其口ノ口籍ノ取得喪失カ定マレナリ各口ノ口内法ノ立法ノ主義必シモ一定セザルノ結果トシテ口籍ノ消滅的抵觸(無口籍人ヲ生スル場合)又ハ積極的抵觸(口籍人ヲ生スル場合)ヲ生スルヲ免レズ

口籍ノ口際法上ノ效果ノ第一ハ之ヲ有スル個人ニ対スル口籍所屬口ノ主權ノ行使ヲ他口ヲシテ認メシムルコトナリ此結果トシテ一國ノ口籍ヲ有スル個人ハ縱令他口ニ在ルモ本口ノ命令ヲ受ケルコトヲ認メラレ該個人ノ所在口ニ對シテ強制力ニ自口ノ口籍ヲ強メルヲ得入又其本口ノ兵役ニ就ク等ノ為メ本口政府ノ命令ニ充テテ歸口スルヲ禁ムルヲ得入又之ヲ強制シテ所在口ノ兵役ニ充カシムルヲ得入

但外口人トモテ社会ノ安寧若ハ秩序維持ノ為ニ之ヲ使用スルヲ得本口ハ亦其臣民ノ外口ニ於テ行フ婚姻又ハ外口ニ於テ為ス遺言ノ本口法上有效ナル所ニ必要トスル条件ヲ定メ其臣民ノ外口ニ於テ犯

シタル犯罪ヲ其歸口後次罰スルヲ得ルナリ

口ノ口際法上ノ效果ノ第二ハ口籍ヲ有スル個人ヲシテ外口ニ対スル其本口ノ保護權ノ下ニ立タシムルモノトス個人ハ國際法上ノ權利主體タルヲ得ザレテ以テ口家ヲ經由シテ始メテ口際法ニ依リ利益ヲ受クルヲ得ルナリ一國家ハ自口ノ口籍ヲ有スル個人ヲ保護スルノ口際法上ノ權利ヲ有シ個人ハ口家ノ保護ニ依リ口際法ノ商接ニ与フル利益ヲ享クルニ至ル無口籍人ハ之ヲ他口ニ對シテ口際的ニ保護スルハ口際法上ノ權利ナル者ナキヲ原則トス保護民及事實上ノ臣民ニ關シテハ既ニ之ヲ述ハタリ

口籍ノ口際法上ノ效果ノ第三ハ口籍所屬口ハ然否ニ於テ自口ノ口籍ヲ有スル者ヲ自口領域内收容スルコトヲ外口ニ対スル口際法上ノ義務ト為スコトナリ一國ハ其臣民ヲ領域外ニ追放スルヲ得スト云フコト能ハサルモ他ノ總テノ口カ其領域内ニ住ハシムルコトヲ肯セザル個人ハ其本口(口籍所屬口)カ之ヲ其領域内ニ收容セサルヲ得入

國家ハ其口内法ニ依リ其口籍ヲ有スル一個人ノ口外ニ移住スルヲ禁

スルヲ得ルモ移住ヲ許スヲ常トス本口ハ移住ニ対シテ制限ヲ附スルヲ得ヘキナリ又本口ハ移住ニ因リ口籍ヲ喪失スルコトヲ其口内法上度ムルヲ得ヘキナリ然レトモ多クノ場合ニ於テ移住ニ因リ口籍ヲ喪失セシメザルナリ

口籍ノ取得喪失ハ現今ニ於テハ特別ノ條約ナケレハ各口ノ口内法ニ依リ定マルヲ原則トスト至モ口籍ハ口際法上重大ナル效果ヲ有スルヲ以テ口籍ノ取得喪失ノ大要ヲ説クヘシ

第二 口籍ノ取得

口籍取得ノ原因ハ出生、広義ノ歸化、併合、割讓等ナリ
出生ニ因ル口籍ノ取得ニ関スル主義ハ之ヲ四ニ別ツテ得

- (一) 純粋ナル血統主義即チ出生地ノ内口タルト外口タルトニ論テク常ニ父母ノ口籍ニ依リテ口籍ヲ定ムルモノ(獨逸、瑞西)
- (二) 純粹ナル出生地主義即チ父母ノ口籍ノ如何ニ拘ラズ出生地ノ内口ナルトモハ之ヲ内口人トシ口外タルトモハ之ヲ外口人ト定ムルモノ(アルヘンキナ)

③ 出生地主義ヲ原則トシテ血統主義ヲ加ヘタルモノ例ヘハ出生地ニ依リ口籍ヲ定ムルヲ原則トスルモ自口人ノ外口ニ於テ生メル子孫ニ付キ血統主義ヲ加味スルモノ(英米)

④ 血統主義ヲ原則トシ口内ニ於テ生マレル子ニ付キ多少出生地主義ヲ加ヘタルモノ(佛、白、和、丁、瑞典、露、伊、西、我口)

広義ノ歸化ハ狭義ノ歸化即チ個人ノ口籍取得ノ志望ヲ有シ且法定ノ条件ヲ備フル場合ニ口家ノ許与スル口籍取得ノミナラス法律ノ規定ニ依ル取得ヲ含ム法律ノ規定ニ依ル取得中ニハ更ニ婚姻認知(入夫婚姻、養子縁組等)親族關係ニ基ク取得及住所ノ取得官吏ノ任命等ノ他ノ關係ニ基ク取得ヲ含ム広義ノ歸化中ニハ又狭義ノ歸化ト法律ノ規定ニ依ル取得トノ中間ニ位スル選択ニ因ル口籍ノ取得ヲモ含ム(例ハ自口内ニ生レタル外口人ノ子ハ外口人ト為スモ其成年ト為リタルトモ其口籍ヲ選択スルヲ許ス、英)

狭義ノ歸化ハ口籍ヲ取得スル個人ノ口籍取得ニ関スル志望ヲ条件トシテ口家ノ許与スルモノトス歸化ノ条件ハ各口ノ口法ニ依リテ同シ

カラス普通口外ニ若干年ノ住所ヲ有スルコトヲ条件ノ一トス（我口ハ五年）（英口ノコトニモシヨシハ住所ヲ要セス）又或口ノ口内法ニ依リハ帰化ノ際未タ故口ノ口籍ヲ喪失セザリントキハ故口ノ領域内ニ在ル間ハ自口人ト看做ササルヲ定ムルコトアリ（英口）帰化ノ效果ハ其妻及未成年ノ子ニ及ブラ常トス

秩義ノ帰化ノ一種ニ復帰化ナルモアリ是レ前ニハ口ノ口籍ヲ有シ帰化・婚姻等ノ原因ニ依リ口籍ヲ喪失セル者カ再ヒ旧口籍ヲ取得セントスルニ当リテ予フル所ニシテ普通ノ帰化ヨリ通常条件ヲ簡易（例ハ住所ヲ有スルヲ要セサル等）ニセリ口家併合及領土割譲ノ場合ニ於ケル口籍ノ取得ニ関シテハ既ニ前ニ述ヘタリ

第三 口籍ノ喪失

口籍喪失ノ原因トシテ口内法ノ認ムルモノ種々アリ

① 外口ノ口籍ノ取得、結婚、歸化等ノ一定ノ原因ニ依リ外口ノ口籍ヲ取得セル者カ当然本口ノ口籍ヲ喪失スルヲ定ムルモ、

② 外口ノ口籍ノ喪失、法律ノ規定ヲ以テ一定ノ条件ヲ備フル個人

カ外口ノ口籍ヲ遂根スルノ宣言ヲ為スコトニ依リテ口籍ヲ喪失スルヲ認ムルモノハ其領土内ニ生レタル外口人ノ子ヲ英

口人ト為スモ成年ト為リテ後外口人タル宣言ヲ為スヲ得セシム

④ 連続セル外口ノ居住 一定ノ期間連続シテ外口ニ滞在スルトキハ口籍ヲ喪失スヘキヲ定ムルモノハ獨口ニ於テハ口籍ヲ當保

スル系統ヲ為サスシテ外口ニ十年滞在セハ本口ノ口籍ヲ失フ

⑤ 國籍ノ併除 口籍ヲ有スル個人ノ口籍喪失ニ関スル志望ヲ有スルニ對シテ口家カ特ニ之ヲ許スモノ（獨逸）

⑥ 口籍ノ剝奪 口籍ヲ有スル個人ノ或行為ニ對スル結果若ハ制

裁トシテ生スルモノ（獨逸ニ於テハ許可ナクシテ外口ノ口籍ニ

就キ之ヲ去ルヘキ明ナル命令アルモ之ニ依ハサルトキ又ハ戰爭

ニ際シ明白ナル命令アルニ拘ラヌ本口ニ歸ラサルトキハ口籍ヲ

剝奪スブルガリア、希臘、伊太利、和蘭、葡萄牙、西班牙等ニ

於テハ其口籍ヲ有スル個人カ君主ノ許可ナクシテ外口ノ文武ノ勤務ニ從事セルトキハ口籍ヲ剝奪ス

第四 口籍ノ抵觸

口際法ハ併合及別讓ノ場合以外ニ於テハ未ダ口籍ノ取得喪失ニ付キ
明定スル所ナク各口ノ口内法ノ定ムル所ニ委ネ而シテ各口ノ口内法
ハ已レノ規定ヲ為スヲ以テ口籍ノ種極的抵觸(複口籍)又ハ消極的
抵觸(無口籍)ヲ生スルヲ免レヌ

口籍ノ種極的抵觸ノ原因ハ種々アリ出生ニ因ル口籍抵觸ハ純粹ナル
出生地主義ノ法制ト純粹キル血統主義ノ法制トノ間ニ生スルノミナ
ラズ折衷的ノ主義ノ法制ノ間ニモ生スル例ハ佛口ニ出生シタル我口人
ノ佛口ニ於テ生メル子又他口人トノ婚姻ニ依リ自口籍ヲ喪失スルヲ
認メサル口(例ハゴエスニラ)ノ女子カ自口ノ男子トノ婚姻ニ依リ
口籍ノ取得ヲ認マル口(例ハ我口)ノ男子ト婚姻スルトキハ種極的
抵觸ヲ生ス其他認知、送込等ニ依リ種極的抵觸ノ生スル最モ著シキ
場合ハ扶養ノ歸化ノ場合ナリトス

口籍ノ種極的抵觸ノ場合ニ於テハ二以上ノ口家カ口(一人ニ對シ
テ主權ヲ主張スル場合)ヲ生シ口際ノ紛議ノ原因トナルコトアリ一ハ

六八年「バンク」口フトレ條約締結以前普魯西人ノ兵役ヲ終ヘスシテ
合衆口ニ歸化シ更ニ普魯西ニ歸レルモノニ因レテ普口及合衆口間ニ
紛議ヲ生シ遂ニ該條約ノ締結ヲ見ルニ至レリ「バンク」口フトレ條約
ニ依レハ條約口ノ一方ノ臣民カ他方ニ歸化シ五年間引續キテ歸化口
ノ領域内ニ在任シタルトキハ一方ノ口モ亦是等ノ者ヲ歸化口ノ臣民
トシテ認ムヘク是等ノ者ハ其生口ニ歸ルトキ移任前ニ行ヘル犯罪ニ
關シテノミ処罰ヲ受クヘク移任ニ由ル犯罪(主トシテ徵兵忌避)ニ
付キ責任ヲ負フコトナシトシ歸化口ニ復歸スルノ意思ナクシテ生口
ニ任所ヲ定ムルトキハ歸化ヲ拋棄セルモノト看做スヘントス而シテ
一方ノ歸化人カ生口タル也方ノ領土ニ二年以上滞在スルトキハ歸化
口ニ復歸セサルモノト看做シテ歸化ノ效果ヲ認メサルヲ得ルト為シ
口籍ノ種極的抵觸ニ關シ今日ニ於テハ條約ヲ待タズレテ口内法上ニ
テ豫防方法ヲ設クル口ナキニテ例ハ歸化ノ婚姻等ニ依リ他口ノ
口籍ノ取得ヲ為ストキハ自口ノ口籍ノ喪失ヲ認メ(英)又ハ他口ノ
口籍ヲ失ハサルモノハ歸化ノ婚姻等ニ因ル自口ノ口籍取得ヲ為シ得

サルヲ定ムハ衣口歸化ニ付キル如キ是ナリ自口ノ歸化ノ際既ニ旧
口籍ヲ喪失シタリシニアラサルトキハ歸化前ニ其口籍ヲ有シタル口
家ノ領域内ニ滞在スル間ハ歸化ノ效果ヲ認メスト為シ歸化ノ效果ヲ
制限シテ故口トノ粉議ヲ避ケントスルアリ(英)然レトモ口内法上
ノ口籍抵觸又ハ其結果ノ予防方法ハ諸口ノ悉ク採用スル所ニアラサ
ルヲ以テ抵觸ヲ全ク防クヲ得ス積極的抵觸ヲ根絶スルコトハ之ヲ各
口カ一徹的ナル口際條約ニ依リ各口ノ口内法ニ於テ定ムヘキ口籍ノ
取得喪失ノ條件及抵觸予防方法ヲ一定スルノ日ニ待タサルヘカラス
口籍ノ消極的衝突ニモ種々ノ原因アリ時ニ出生ニ依リ生スルコトア
リ(純粹ノ血統主義ヲ採ル口ニ生レタル無口籍人ノ子)又出生後ニ
モ婚姻ノ口籍剝奪、口籍解除等ニ依リ自口籍ヲ失ヒテカテ新口籍ヲ
得サルカ為メ生スルコトアリ(我口ノ女子カ口籍ヲ有セサル人又ハ
南米諸口、和蘭、ルーマニヤ人ト婚姻スル場合)口籍ノ消極的抵觸
ノ場合ニ生スル無口籍人ハ其所在口ノ知照ニ對シテ何口ノ口際的保
護ヲ受ケサルヲ原則トス

消極的抵觸ハ口際紛議ヲ生スル憂少ナク且口際法上其所在口カ無口
籍人ニ對シテ歸化ヲ為サレハ追放スル等ノ処置ヲ取得ルノミナラ
ズ更ニ進テ之ニ各自ノ意思ニ拘ラス自口籍ヲ強フルコトヲモ為シ得
サルニアラサルヲ以テ抵觸ヲ去ルノ方法ニ関シ積極的抵觸ノ場合ニ
比シテ困難ノ点少キモ無口籍人ヲ生スルハ口際法上口内法上共ニ望
マシカラサル現象ナルヲ以テ一般條約ニ於テ此類ノ予防方法ヲモ
講スルヲ可トス

第十二章 外口人ノ入口及追放

第一 外口人ノ入口
或學者ハ所謂口際相互交通權ナル基本權利ノ結果トシテ各口家ハ
正当ナル目的ノ為ニ外口人ノ其領域ニ入ルヲ禁セサルニ義務アリト
ス然レトモ個人ノ口際ノ交通ニ関シテハ所謂口際相互交通權ナルモ
ノハ之カ存在ヲ認ムルヲ得サルコト既ニ之ヲ述ヘタリ口際法上ニ於
テハ特別ノ條約ナキハ一口家ハ其臣民ノ他口家ノ領域ニ入ルヲ

許スコトヲ他ノ国家ニ強制スルノ裁判ナシトス如何ナル国家モ其領土内ニ於テ主権ヲ行フヲ認テラルルノ結果条約ニ及セザル以上ハ外口人即チ其国籍ヲ有セザル者ニシテ其入口カ自口ニ不利益ナリト認ムル者ノ其領域内ノ全部又ハ一部ニ入ルヲ禁スルヲ得サルヘカラス但現今ニ於テハ口際的共同生活ノ必要上口際國体内ノ国家ハ總テノ外口人ニ對シテ領域ヲ鎖スコトナク又條約ナキモ特ニ或口人ノミニノ入口ヲ禁スルトキハ口際保護ニ及スト認テ又特定ノ個人ニ及リテモ正当ノ理由ナクシテ之カ入口ヲ禁スルハ口際保護ニ及スト認テラルルナリ而レテ現今ニ於テハ各口ハ通商条約ニ依リ相互的ニ正当ナル目的ノ為ニスル外口人ノ入口ヲ禁セザルノ義務ヲ負フヲ常トス茲ニ附言スヘキハ口家ハ口際法上条約ナキモハ外口人ノ入口ヲ禁スルヲ得ヘキモ口際法上無害通行ヲ認メサルヘカラサル水域ニ外口人ノ單ニ通行ノ目的ノ為ニ入ルコトハ之ヲ禁シ得ルノ限ニテラサルコトナリ

シ得ヘキハ言ヲ領タス露口ニ於テハ條約ナキレハ外口人ヲ入口セシメス又猶不教候ノ外口人ハ一定ノ制限ヲ受リ濠洲ハ外人ノ未任ニ對シテ諸等ノ試験ヲ為スノ條件ヲ附ス合衆口ハ一八九一年ノ法律ヲ以テ三十弗以上ヲ携帶セザレ外口労働者ノ入口ヲ禁スヘ支那人ニ對シテハ一八八〇年ノ條約ニ依リ未任ヲ制限シ一八八八年ハ一且歸口セシル支那人ノ再來ヲ禁シ且二十年間支那人ノ移住ヲ禁シ今日モ此禁止ヲ繼續ス

口家ハ其領域ニ於テ主権ヲ行フヲ認メラルル結果其領域内ニ入レル外口人ハ本口ニ對スル犯罪アルニ引渡シ受ケサレハ本口モ之ヲ知罰スル能ハス然ルニ特別ノ條約ナキトキハ口家カ外口ノ知罰ヲ免レントスル外口人ノ入口ヲ禁スルノ義務ナク又入口後之カ引渡ヲ為スノ義務モナキヲ以テ是ニ於テハ口ノ領域ハ或種ノ外口人ニ保護ヲ与フル結果ヲ生ス或ハ庇護ヲ受タルノ権利ナル特別ノ権利カ庇護ヲ受ケル個人ノ権利トシテ存スルト為スモノアルモ誤レリ個人ハ口際法上ノ権利主体タルヲ得サルノミナラス庇護ヲ与フルヤ否ヤハ口家ノ自

由ニ決定シ得ヘキ所ナリ故ニ口家ハ其保護ヲ与ヘタル者カ他口家ノ安
全ニ危害ヲ与フルコトヲ防ク為ニ相当ノ処置ヘ例ハ監視ヲ為シ必要
アリハ拘捕ヲ為ス等ノ処置ヲ為ス義務アリトス

第二 入口後ノ外口人ノ地位
一口ノ領域内ニ入レル外口人ハ治外法権ヲ有スル者ニアラサレハ其
口家ノ領域内ニ行ハルル法権ノ下ニ立ツニ至ル故ニ是等ノ外口人ハ
所在口ノ行政权及裁判官權ノ下ニ立ツ其口ノ臣民ト同シク行政上
ノ命令及処分ニ服シ民事及刑事ノ訴訟ノ原告又ハ被告トナルナリ然
レトモ口際法ハ外口人ヲ其本口ニ対スル身ニ關係ヨリ同時ニ本口
ノ主権ニ服スルコトヲ認ムルコトヲ駐在口ハ外口人ニ要求スルニ其
臣民ノ如ク一併スルコトヲ自口ノ公ニ奉スルヲ以テスルヲ得ス然レテ裁
務トシテ海陸軍ノ兵隊ニ服セシムルヲ得又特別ノ事由アルニアラ
サレハ其領域ヲ去ラントヘルヲ妨グル能ハス又其領域ヲ去ラントス
ルニ當リ其所有財產ヲ携ヘ去ルヲ禁レ若ハ斯ノ如キ財產ニ對シテ特
ニ課税スルヲ得又其身体及財產ノ安全ニ關シテ自口人ノ如ク口家
ノ欲スル終ノ取扱ヲ為スヲ得ス然レテ外口人ニハ身体財產ノ安全ニ關シテハ他口

人ト同様ノ

保護ヲ与ヘサルヘカラサルモ内口人ニ充分ノ保護ヲ与ヘサル場合ニ
於テ内口人ト同様ノ保護ノミヲ以テ充分ナリトセシテ秩序アル普
通ノ社会ノ与フル程度ノ法律上ハ保護ヲ与フルノ責任アリ但身體財
産ノ安全ニ關スル保護以外ノ事項ニ於テハ外口人ニ内口人ト同様ノ
利益ヲ与フル必要ナキノミナラス特ニ外口人ヲ内口人ヨリモ不利益
ノ地位ニ置クコトヲ得例ハ一定ノ職業ヲ外口人ニ禁シ不動産ノ所有
ヲ外口人ニ禁シ外口人ノ監視ノ為メ登録ヲ強フル等ノ事ヲ為シ得然
レトモ概近政治上ノ權利義務以外ニ於テハ法律上外口人ヲ内口人ト
同等ニ取扱フノ主義各口ニ行ハルルノ傾向アリ又土耳其、支那其他
ノ東洋諸口ニ在ル外口人ハ条約又ハ慣例ニ基キ其本口ノ法権ノ下ニ
立ツナリ比長ハ領事裁判權ヲ説クニ當リテ詳説スヘキナリ
一口亦ハ外口ニ在ル臣民ヲ保護スルノ口際法上ノ權利ヲ有スルヲ以
テ其臣民カ駐在口ニ於テ駐在口自身ノ行為ニ依リ身體財產ノ加害ヲ
受ケタル場合ニ於テ是等ノ被害ニ對シテ駐在口カ校正ノ手段ヲ与ヘ
サルトキハ口籍ヲ有スル者ヲ保護スル權利ニ基キ駐在口ノ責任ヲ向

第三 外口人ノ追放

去ラシムル行政処分ナリトス今日ニ於テハ一口家ハ條約上又ハ口内
法上ノ制限ナキ以上ハ其駐在ヲ不利益ト認ムル所ノ外口人ヲ領域外
ニ去ラシムルヲ得ヘキナリ故ニ犯罪ヲ為セル外口人、浮浪者生海ヲ
為ス外口人等ヲ追放シ得ヘキコト勿論ナリ但正當ナル理由ナクシテ
外口人ヲ追放スルハ外口人ノ本口ニ対スル非友誼的行為ニシテ口際
禮讓ニ反スルモノト認メラル

第十三章 犯罪人引渡

第一 概論

犯罪人引渡トハ外口法ヲ犯セル犯罪人ノ現ニ居ル口ノ政府カ犯罪人
ヲ外口ヘ多クノ場合ニハ犯罪人ノ行ハレタル口ノ政府ノ請求ニ依リ
訴追又ハ知罰ノ為メ引渡スルコトヲ謂フ

或論者ハ一口ハ異口内法上犯罪人ト認ムル者ノ述レテ他口ノ領域内
ニ入りタル場合ニ於テ其引渡ヲ請求スル権利アリト為ス此種ノ論者
ハ或ハ曰ク犯罪特ニ重罪ハ或一口ニ於ケル命令ノ違反ナルノミテ
社会的生活ノ基礎ヲ動搖シ害毒ヲ人類全体ニ及ホスモノナルヲ以
テ苟モ人タルモノハカテ之カ鎮圧ニ籍ササルヘカラスト或ハ曰ク各
口ハ犯罪ヲ防遏スルニ就キテ自己ノ利益ヲ有ス凡ソ犯罪者ニシテ一
タヒ逃レテ其領域外ニ出ツレハ則チ其知罰ヲ免ルコトヲ得ルトキ
ハ犯罪ハ益々其數ヲ増加スヘシ而シテ一口カ自口ノ犯罪人ノ引渡ヲ
得ント欲セハ必スヤ他口ノ引渡ノ請求ニ応セサルヘカラスト後ノ説
ハ他口ノ利益タルヘキ犯罪人引渡ヲ為サハ之ヲ行フ口モ間接ニ利益
ヲ得ヘキコトヲ説クモノナルモ是レ毫モ犯罪人引渡ヲ為スノ義務ノ
存在ヲ証スルモノニアラス前説ハ口際法カ社会生活ノ基礎ニ對シテ
重大ナル危害ヲ与フル事項ヲ防遏スルカ為ニ人類ノ協力スヘキコト
ヲ命スト為スモノナリ然レトモ此説タルモ現實ノ口際法ノ實際ニ反
スルモノナルコト明ナリ現ニ各口ハ犯罪人引渡ノ向題ニ關シテ当然

ハ八四
之カ引渡ヲ為スヘキ義務アルヲ認メサルナリ條約ニ基カスシテ犯罪
人ヲ引渡シタル例ハ稀ナリト云ハサルヘカラス縱令條約ナキ場合ニ
之カ引渡ヲ為スモ是レ引渡ノ義務ヲ認メテ之ヲ行フニアラスシテ引
渡ヲ要求スル口ニ對スル好意ノ為ニ之ヲ為スモノトスルヲ常ト入故
ニ現實ノ口際法ノ議論トシテハ犯罪人ヲ引渡スノ義務ハ引渡條約ヲ
尙レテ一級口際法ノ原則トシテ存スルコト無キモノト云ハサルヘカ
ラス
往時口家機關ノ組織統ヘテ缺キ殊ニ司法警察ノ制度完備セサル時ニ
當リテハ犯罪人ハ容易ニ其踪跡ヲ晦マシ得タリ故ニ犯罪人ノ処罰ヲ
受ケサルモノ多ク犯罪人ノ外口ノ領域内ニ逃亡スルニ及ヒテハ之ヲ
捕縛シテ処罰スルカ如キハ不可能ト思惟サレタリ故ニ犯人引渡ノ事
多ク行ハレ久近時ニ於テ世界交通ノ便利ヲ加ヘタル事實ハ一方ニ於
テ犯人ノ搜索ト便宜ヲ加ヘ他方ニ於テハ逃亡ノ以テ犯罪人ヲシテ犯罪
ヲ行ヘル口ヨリ容易ニ他口ニ逃避セシムルノ趨勢ヲ致セルヨリ各口
ハ之カ引渡ヲ求ムルコトノ必要ヲ感シ其結果條約ヲ以テ一定ノ犯罪

ヲ為セル者ヲ一定ノ條件ヲ附シテ引渡スヘキコトヲ相約スルニ至レ
リ現今ニ於テハ是等ノ條約ニ依リ政事犯罪以外ノ重罪ヲ犯シタル者
ヲ犯罪人所在口カ罰セサル場合ニ於テ知罰ヲ為サントスル口ニ引渡
スヲ常トスルニ至レリ然レトモ十八世紀以前ニ於テハ常事犯罪人ノ
引渡ハ始テ行ハレズ唯時ニ政事上ノ逃避者、異教信者又ハ移住者ヲ
條約ニ基キ又ハ條約ナキモ任意ニ引渡セルコトアリテリ十八世
紀ニ入りテ政事上ノ逃避者、陰謀者、軍隊逃走者等ノミナラス常事
犯人ヲ引渡スコトヲ相互的ニ約スルノ條約比隣口ノ間ニ屢ニ結ハレ
タリ十九世紀ニ入り世界交通ノ便利甫クルニ及ヒ比隣口ノミナラス
遠隔ノ口家トモ犯罪人引渡ニ向スル條約ヲ結フノ必要ヲ生シ今日ニ
於テハ口際關係ノ多敷ノ口ハ他ノ許多ノ口ト犯罪人引渡條約ヲ結フ
ニ至レリ然レトモ是等ノ引渡條約ハ其内容ノ細目ニ於テ差異アルヲ
免レズ
或口ニ於テ犯罪人引渡法ナル特別ノ口内法ノ規定ヲ定メテ引渡ヲ認
許シ又ハ要求スヘキ罪種及引渡手續ヲ一定シ以テ外口ト犯罪人引渡條

約ヲ締フ際ニ於ケル準繩ト為ス口内法ニ於テ犯罪人引渡法ヲ存セス
 又憲法上反對ノ規定ナキ以上ハ一口政府ハ其適宜ト認ムル所ニ依リ
 外口ト犯罪人引渡条約ヲ締フヲ得ヘク又引渡条約ナキモ適宜ト認ム
 レハ引渡ヲ為スヲ得ヘキナリ
 犯罪人引渡ヲ請求スル口ハ普通犯罪ノ行ハレタル土地ヲ有スル口家
 ナリトス引渡ノ目的タル犯罪人カ引渡ヲ請求スル口ノ臣民タルコト
 アリ引渡ヲ請求サル口ノ臣民タルコトアリホ三口ノ臣民タルコト
 アリ引渡ヲ請求サル口家ハ之カ引渡ヲ認ムル口ト否トアリ政洲大
 陸諸口ハ自口民ヲ引渡ササルノ主義ヲ採リ英米ハ之ニ反シテ自口臣
 民ヲモ引渡スコトアリ此点ニ付キテハ別項ニ於テ之ヲ述フヘシ
 口家ハ犯罪人引渡法ノ制限ナキ以上ハ如何ナル犯罪ニテモ其適宜ト
 認ムル場合ニハ引渡ヲ為スヲ得又口家ハ犯罪人引渡条約ニ依リテ拘
 束サルル場合ニアラサレハ如何ナル犯罪ニテモ其不可ナリト認ムル
 場合ニハ引渡ヲ拒絶シ得ヘキナリ犯罪人引渡法ヲ有スル口家ハ該法
 ニ遵依シテ犯罪人引渡条約ヲ締約シ引渡条約中ニ引渡ヲ認ムル罪種

ヲ明定ス

凡ソ引渡ハ引渡請求口及引渡口ノ双方ノ口内法カ犯罪ト認ムル行為
 ニ限リテ行ハル又政事犯罪人ハ之ヲ引渡ササルヲ原則トス而シテ多
 數ノ引渡条約ニ依レハ軍隊脱走者及宗教ニ関スル犯罪人モ引渡ササ
 ルモノトス
 犯罪人引渡ハ他口ノ請求アリ且引渡條約及引渡法ノ規定スル方式カ
 履行サレタル場合ニ限リテ之ヲ行フ引渡ハ犯罪人ヲ引渡口ノ警察ノ
 手ヨリ請求口ノ警察ノ手ニ渡スコトニ依リテ行ハル
 多數ノ引渡条約ハ引渡サレタル者ハ引渡ヲ請求サレ且承諾サレタル
 犯罪又ハ少クテモ引渡条約ノ列記セル犯罪ニ関シテノ審問、大罪
 セラレルトキハ引渡口ハ其外ノ犯罪ニ関シテ審問、大罪
 第二 自口臣民ノ引渡ノ原則
 學說ニ於テハ自口臣民ヲ引渡スヲ不可トスルモノアリ然ラサルアリ
 自口臣民ノ引渡ヲ不可ナリトスル大陸學者ノ多數ノ說ハ一方ニ於テ
 ハ自口臣民カ外口ニ滞在申ナル場合モ自口ノ法権ノ下ニ立ツモノニ

シテ外口ニ於テ犯シタル違法行為モ其法廷ニ於テ審判セラルルヘキモ
ノト為シ他方ニ於テハ各口ハ其自口臣民カ不案内ナル外口ノ法令ノ
下ニ不案内ナル外口法廷ノ手續ヲ踐ミテ公平ヲ得ヘキヲ信賴シ得サ
ル外口ノ法廷ニ依リ裁判ヲ受クルニ委ヌヘカラスト為スモノノ如シ
然レトモ歐洲大陸ニ於テモ所謂世界共通刑罰主義ノ理論ニ基キテ自
口臣民不引渡ノ主義ニ對シテ反對ヲ為ス學者ヲ生スルニ至レリ此種
ノ議論ニ依レハ犯罪ノ犯罪タル所以ハ其行為地ノ如何ニ關係ナク又
加害者若ハ被害者ノ口籍如何ニモ全ク關係セス各口ハ自口臣民カ加
害者ニモアラス又被害者ニモアラスナル領域外ノ犯罪ニ付テモ其撲滅
ニ助カスル義務アリトス而シテ口家カ人类社会ノ利益ノ為ニ負担ス
ル此義務ヲ履行スル方法ニニテリ一ハ口家カ其域内ニ在ル犯罪人ヲ
自ラ処罰スルコト是ナリ一ハ犯罪人ノ審判又ハ処罰ヲ他口ニ委スル
コト即チ引渡ヲ為スコト是ナリト歐洲大陸ニ行ハルル説ハ自口臣民
不引渡ノ主義ヲ採ルト之カ反對ニ出ツルトト向ハス自口臣民カ外口
ニ於テ行ヘル犯罪ニ関シテ法廷ヲ有シ其歸口後処罰ヲ為シ得ルコト

ヲ認ムルナリ然ルニ英米ノ法律ノ主義ニ於テハ嚴格ナル属地主義ヲ
採用スルヲ以テ特定ノ場合ヲ除ク外他口ノ領域内ニ於テ犯罪ヲ犯シ
タル自口臣民カ自口ニ歸米シタルトキ之ヲ罰スルヲ得サルナリ英米
主義ノ法制ノ諸口カ外口ニ於テ犯罪ヲ為セル自口臣民ノ引渡ヲ認ム
ル一ノ理由ハ英米風ノ属地主義ノ法制ニ依レハ斯ク如キ自口臣民ヲ
自口法ヲ以テ罰スルヲ得サルヲ以テ引渡ヲ為サレハ外口ニ於テ行
ヘル自口臣民ノ犯罪ヲ全ク無制裁ニ終ラシムルニ至ルカ為メナリト
云フヘシ然レトモ大陸風ノ法制ノ如ク自口臣民ノ外口ニ於テ犯セル
犯罪ヲ自口ニ於テ罰スル場合アルヲ認ムル主義ノ法制ニ於テモ自口
臣民ノ犯罪人ノ引渡ヲ純然的ニ認メサルコトヲ主張スルノ理由ニ至
ント云ハサルヘカラスヘ現分ニ於テ自口臣民以外ノ者ニ付キテ犯罪
人引渡ヲ認ムルハ既ニ或程度マテ外口ノ法律制度又裁判所ヲ信用ス
ルカ為メナラサルヘカラス若シ自口臣民ニ関シテ信用シ得ストモハ
中三口臣民ニ関シテモ亦信用シ得サルヘキヲ以テ是等ノ人ノ為ニモ
引渡ヲ認メサルヘキノ理ナリ且或犯罪行為ニ適用セラルルヘキ最モ

二九〇
適當ナル法令ハ犯罪地ノ法ニシテ該行為ヲ審判スヘキ最モ適當ナル
法廷ハ犯罪地ノ法廷ナリ外口ノ領域内ニ於テ犯シタル犯罪ニ關スル
証憑ノ犯罪地ノ法廷ニ於テ比較的ニ明確ニ得ラルヘキナリ自口臣民
タル犯罪人ヲ引渡スハ自口ノ尊嚴ヲ害スルト論スルカ如キハ採ルニ
足ラサルノ議論ナリ口際改協會ノ決議セルオックスフォード規則中ニ
曰ク刑事司法カ類似ノ基礎ヲ有シ且相互ニ裁判制度ヲ信用スル口ノ
間ニ在リテハ自口人ノ犯人引渡ハ刑事司法ノ善良ナル執行ヲ確ヘル
ノ手段タルヘシ是レ出來得ヘキ文ヶ犯罪地ノ裁判所ニ裁判ヲ為サシ
ムルコト望マント思惟セサルヘカラサレハナリト然リト雖モ今日ニ
於テハ英米等ノ數口ヲ除キテハ自口臣民タル犯罪人ヲ引渡ササル主
義ヲ採ル口實際ニ於テ多數ヲ自ムルヲ認メサルヲ得ス此自口民不引
渡ノ原則ハ古来ヨリ一般的ニ採用セラレタルモノニアラスシテ十八
世紀ノ末以來次第ニ認めラルルニ至レルモノナリ佛口ニ於テハ一八
三四年ノ白耳義トノ條約ニ於テ始メテ此原則ヲ明言シタリ
第三 政事犯人不引渡ノ原則

十八世紀以前ニ於テハ常事犯人ノ引渡ハ行ハレズシテ反テ時ニ政事
犯人ノ引渡ヲ見タリゴローケウスモ政事犯人ノ引渡ヲ是認セリ其後
佛口革命ニ至ル迄ハ政事犯人ハ常事犯人ト等シク引渡サレタリ然ル
ニ佛口革命起ルニ及ヒ一七九三年ノ佛口憲法ハ自由ノ為ニ其本口ヲ
追ハレタル外口人ニ庇護ヲ与フヘキヲ認ムルニ至レリ然レトモ一八
三〇年ニ至ル迄ハ政事犯人屢々引渡サレシカ自由主義ノ口ニ於テ典
論カ政事犯人ノ引渡ヲ非難スル甚シク英口及瑞西ハ率先シテ政事
犯人不引渡ノ主義ヲ採ルニ至リ一八三〇年ノ佛口革命ノ後佛口政府
ハ一時總テノ犯罪人ヲ不引渡ノ原則ヲ立テント欲シタルモ其必要ノ程
度ヲ超エタルヲ覺リ一八三二年ノ佛瑞間ノ犯人引渡條約ニ於テ常事
犯人ノミヲ引渡スヘク政事犯人ハ引渡ササルヲ定メタリ一八三〇年
ニハ墮及普ノニ口モ露口ノ波蘭革命ノ逃避者ヲ引渡ス要求ヲ拒絶セ
ルカ一八三三年ニハ却テ墮普露三口締約口間ニ於テ叛逆罪ヲ敬罪ヲ
犯シ又ハ王位若ハ正當政府ノ安全ヲ危ウセント謀リ又ハ謀反ニ關与
セル者ノ引渡ヲ為スヘキヲ約セリ然ルニ同年白耳義ハ又ノ有名ナル