

321
132

0 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10

始



321
132

Proble

美濃部達吉著

第三版

行政法撮要

卷下

東京書肆有斐



051

321
132



27718

目次

第二編 各論

第一章 警察

上總論

第一節 警察ノ觀念

一 警察ノ目的

二 警察ノ手段

三 警察權

四 警察ノ種類

第二節 警察權ノ組織

一 警察官廳

二 警察執行機關

第三節 警察權ノ限界

一 警察ト憲法上ノ自由權ノ保障

目次

第二編 各論	一
第一章 警察	三
上總論	三
第一節 警察ノ觀念	三
一 警察ノ目的	四
二 警察ノ手段	四
三 警察權	一九
四 警察ノ種類	二二
第二節 警察權ノ組織	二五
一 警察官廳	二五
二 警察執行機關	二八
三 非常警察	三一
第三節 警察權ノ限界	三三
一 警察ト憲法上ノ自由權ノ保障	三四

- 二 目的ニ關スル警察權ノ限界……………三八
- 三 警察公共ノ原則……………四〇
- 四 警察上ノ比例原則……………四三
- 五 警察責任ノ原則……………四六

第四節 警察下命……………四八

- 一 警察下命ノ性質及内容……………四八
- 二 警察下命ノ形式……………四九
- 三 警察下命ノ效果……………五四
- 四 瑕疵アル警察下命……………五七
- 五 警察下命ノ違反……………六〇

第五節 警察許可……………六六

- 一 警察許可ノ性質……………六六
- 二 警察許可ノ形式……………六八
- 三 警察許可ノ效果……………六八
- 四 警察許可ノ附款……………七四
- 五 警察許可ノ手数料……………七五
- 六 警察許可ノ消滅……………七七
- 七 警察免除……………七九

第六節 警察強制……………七九

- 一 警察強制ノ性質及種類……………七九
- 二 警察強制權ノ限界、警察急狀權……………八一
- 三 警察強制ノ手段……………八四
- 四 違法ナル警察強制……………八九

下各論……………九三

第七節 保安警察……………九三

- 一 出版警察……………九三
- 二 集會結社及多衆ノ運動ニ關スル警察……………九七
- 三 營業警察……………一〇〇
- 四 宗教警察……………一〇四
- 五 災厄警察……………一〇八
- 六 風俗警察……………一一五
- 七 公安ヲ害スル虞アル特殊ノ人ニ關スル警察……………一二〇
- 八 公安ヲ害スル虞アル特殊ノ行爲ニ關スル警察……………一二五

第八節 衛生警察……………一二八

- 一 防疫警察……………一二八
- 二 醫藥警察……………一三二
- 三 一般保健警察……………一三九

目次……………三

第九節 交通警察……………一四二

一 道路警察……………一四二

二 車馬警察……………一四三

三 水上警察……………一四五

四 航海警察……………一四六

五 航空警察……………一四九

六 移民警察……………一五〇

第十節 經濟生活ト警察……………一五〇

一 商工業警察……………一五一

二 農業警察……………一六〇

三 畜産警察……………一六二

四 森林警察……………一六六

五 漁業警察……………一六七

六 狩獵警察……………一六九

七 勞働者ニ關スル警察……………一七二

第二章 保育……………一七九

上總論……………一七九

第一節 保育ノ觀念……………一七九

一 保育ノ目的……………一七九

二 保育ノ手段……………一八一

三 保育ノ主體……………一八四

第二節 公企業……………一八五

一 公企業ノ觀念……………一八五

二 我が法令ニ於ケル營造物ノ觀念……………一八七

三 公企業ノ種類……………一九二

四 公企業ノ保護……………二〇三

五 公企業ノ利用……………二〇六

第三節 公物……………二二三

一 公物ノ觀念……………二二三

二 公物ノ種類……………二二六

三 公物ノ成立及廢止豫定公物……………二三二

四 公物ノ公法的特色……………二三八

五 公物使用ノ法律關係……………二四七

第四節 公企業ノ特許……………二六一

一 公企業特許ノ性質……………二六一

- 二 公企業特許ノ形式……………二六五
- 三 特許企業者ノ權利……………二六八
- 四 特許企業者ノ義務……………二七三
- 五 特許企業ノ移轉及終了……………二七八
- 第五節 私企業ノ保護及私人ノ救護**……………二八二
 - 一 私企業ノ保護……………二八二
 - 二 私人ノ救護……………二八五
- 第六節 公用負擔**……………二八八
 - 第一款 總論**……………二八八
 - 第二款 人的ノ公用負擔**……………二九二
 - 一 人的公用負擔ノ性質及種類……………二九二
 - 二 負擔金……………二九六
 - 三 夫役及現品……………三〇一
 - 四 勞役又ハ物品負擔……………三〇三
 - 五 一定ノ施設ヲ爲スベキ負擔……………三〇六
 - 第三款 公用制限**……………三〇八
 - 一 公用制限ノ性質及種類……………三〇八
 - 二 公物制限……………三一

- 三 負擔制限……………三二〇
- 第四款 公用使用**……………三二五
 - 一 公用使用權ノ性質……………三二五
 - 二 一時的使用權(立入權)……………三三〇
 - 三 繼續的使用權……………三三三
- 第五款 公用徵收財產收用**……………三三六
 - 一 公用徵收ノ性質……………三三六
 - 二 公用徵收ノ法規……………三四一
 - 三 公用徵收ノ手續……………三四四
 - 四 公用徵收ノ目的物……………三五八
 - 五 公用徵收當事者ノ權利……………三六七
 - 六 公用徵收ノ效果……………三七四
- 第六款 土地所有權整理**……………三八一
 - 一 土地所有權整理ノ性質……………三八一
 - 二 耕地整理……………三八三
 - 三 土地區劃整理……………三九一
- 下各論**……………三九七
- 第七節 道路法、公水法、公ノ土地法**……………三九七

一 道路法	三九七
二 公水法	四一四
三 公ノ土地法	四三一

第八節 公ノ交通通信企業

一 鐵道法、軌道法	四三九
二 自動車交通事業法	四四二
三 航路標識	四四四
四 郵便法	四四五
五 電信、電話、無線電信、無線電話	四五四

第九節 公ノ經濟的及社會的事業

一 貨幣、紙幣及兌換銀行券	四五九
二 特殊銀行、郵便貯金、郵便爲替	四六五
三 公ノ保險事業、共濟組合、郵便年金	四六六
四 職業紹介、公益質屋	四七六
五 經濟的又ハ社會的施設ヲ目的トスル公共組合又ハ公益法人	四七九
六 產業ノ國家的統制	四九〇

第十節 教育其ノ他公ノ文化的事業

一 教育行政一般	四九二
----------	-----

二 各種ノ學校	五〇一
三 幼稚園、青年訓練所、圖書館	五〇八
四 帝國學士院、帝國美術院、學術研究會議	五一〇

第三章 法 政

第一節 法政ノ觀念

一 法政ノ目的	五一三
二 法政ノ手段	五一五
三 法政權	五一九

第二節 工業所有權及著作權

一 發明權	五二二
二 特許ノ手續	五二八
三 特許權ノ效力	五三〇
四 特許權ニ關スル爭訟	五三七
五 特許國際法及戰時法	五四一
六 實用新案權	五四二
七 意匠權	五四五
八 商標權	五四六

九 著作權……………五四九

第三節 鑛業權及砂鑛權……………五五一

一 鑛業權ノ性質……………五五一

二 鑛業權ノ效力及其ノ主體……………五六〇

三 鑛業權ノ形成……………五六四

四 砂鑛權……………五六五

第四節 漁業權及入漁權……………五六五

一 漁業權ノ性質……………五六九

二 漁業權ノ效力及其ノ主體……………五七二

三 漁業權ノ形成……………五七五

四 入漁權……………五七七

第四章 財政……………五七七

第一節 財政ノ觀念……………五七七

一 財政ノ目的……………五七七

二 財政ノ手段……………五七九

三 財政權……………五八三

四 國ノ財政ト地方財政……………五八四

第二節 國ノ會計……………五八五

一 國ノ收入……………五八五

二 國ノ支出……………五九五

三 特別會計……………六〇一

四 決算及會計檢査……………六〇三

五 國有財產……………六〇九

六 契約及時效……………六一三

第三節 國ノ租稅……………六一六

一 租稅ノ性質……………六一六

二 租稅ノ種類……………六一九

三 租稅ノ賦課……………六二三

四 租稅ノ徵收……………六三一

五 租稅徵收ノ變態……………六三四

六 租稅ノ擔保……………六四三

七 納稅義務ノ消滅……………六四五

八 違法課稅ニ對スル救濟……………六四七

第四節 專賣……………六五〇

一 專賣ノ性質及種類……………六五〇

- 二 專賣權ノ效果……………六五二
- 三 專賣官廳及專賣的作業特別會計……………六五六
- 第五節 財政下命、財政強制**……………六五八
 - 一 財政下命及財政許可……………六五七
 - 二 財政上ノ強制執行(租稅滯納處分)……………六六〇
 - 三 財政強制……………六六四
 - 四 財政罰……………六六六
- 第六節 地方財政**……………六六八
 - 一 地方團體ノ豫算……………六六九
 - 二 地方團體ノ會計……………六七三
 - 三 地方團體ノ財産……………六七六
 - 四 地方團體ノ租稅……………六七七
- 第五章 軍 政**……………六八五
 - 第一節 總 論**……………六八五
 - 一 軍政ノ觀念……………六八五
 - 二 軍政ト軍事ニ關スル他ノ作用トノ區別……………六八六
 - 三 軍政ノ機關……………六八八

- 第二節 兵 役**……………六九〇
 - 一 兵役義務ノ性質……………六九一
 - 二 徵集……………六九四
 - 三 志願ニ依ル兵役……………六九七
 - 四 服役……………六九九
- 第三節 軍事負擔**……………七〇二
 - 一 軍事負擔ノ性質及種類……………七〇二
 - 二 徵發……………七〇三
 - 三 軍需工業動員……………七〇五
 - 四 要塞地帯……………七〇七
 - 五 軍港、要港……………七〇八
- 第四節 軍 人**……………七〇八
 - 一 軍人ノ職務上ノ義務……………七一〇
 - 二 軍人ノ身分上ノ特殊地位……………七一一
 - 三 軍人ノ懲罰……………七二三
 - 四 軍事司法……………七二四

第二篇 各論

第一章 警察

上 總論

第一節 警察ノ觀念

行政ノ目的ハ之ヲ國家目的ト社會目的トノ二ニ大別スルコトヲ得(憲法提要五版 四七四頁參照)。國家目的ハ法人トシテノ國家其レ自身ノ利益ヲ直接ノ目的トスルヲ謂ヒ、社會目的トハ國家内ニ社會生活ヲ爲セル人民ノ公共ノ利益ヲ直接ノ目的トスルヲ謂フ。社會目的ノ爲ニスル作用ハ之ヲ社會的行政又ハ內務行政ト謂フ。內務行政ノ作用ハ或ハ權力ヲ以テ人民ニ命令シ強制スル作用ナルコトアリ、或ハ權力ヲ用キズシテ文化的生産的ノ事業ヲ經營シ物ヲ管理スル作用ナルコトアリ。前者ヲ警察ト謂ヒ、後者ヲ保育ト謂フ。故ニ警察ノ觀念ノ要素ハ三アリ、目的、手段、權力是ナリ、換言スレバ警察目的、警察手段、警察權ノ三ハ其ノ觀念ノ要素ヲ爲スモノニシテ、其ノ目的ニ於テハ警察ハ直接ニ社會公共ノ利益ノ爲ニシ、其ノ手段ニ於テハ警察ハ命令及強制ノ作用タリ、其ノ權力ニ於テハ警察ハ國家ノ統治權ニ其ノ基礎ヲ有ス。約言スレバ警察ハ直接ニ社會公共ノ利益ノ爲ニ國家ノ統治權ニ基キ人民ニ命令シ又ハ強制

スル作用ナリト謂フコトヲ得。

一 警察ノ目的

(一) 警察ハ社會公共ノ利益ヲ保護スルコトヲ其ノ直接ノ目的ト爲ス。此ノ點ニ於テ警察ハ司法作用即チ民事及刑事ノ作用ト區別セラルルノミナラズ、行政作用中ニモ國家目的ノ作用ト區別セラル。民事作用ハ私人ト私人トノ間ニ法ヲ作り及法ヲ維持スルコトヲ直接ノ目的ト爲スモノニシテ、即チ法目的ノ作用ナリ、刑事作用ハ過去ノ犯罪ニ對スル應報トシテノ刑罰ヲ課スルコトヲ直接ノ目的ト爲スモノニシテ、即チ刑罰目的ノ作用ナリ。何レモ其ノ目的ニ於テ警察ト區別セラル。勿論此等ノ作用モ結局ハ社會ノ安全ヲ目的トスルモノナラザルナシト雖モ、是レ其ノ到達スベキ間接ノ結果ニシテ、直接ニハ法又ハ刑罰其レ自身ヲ目的トスルモノナリ。司法ト行政トノ區別ノ存スル所以ハ一ニ此ノ點ニ在リ。行政作用中國家目的ノ爲ニスルモノハ組織、外交、財政、軍政ノ作用ニシテ、此等ハ法人トシテノ國家自身ノ構成ヲ整へ、對外關係ヲ維持シ、財力又ハ兵力ヲ備フルコトヲ目的トスルモノニシテ、何レモ團體ノ利益ヲ其ノ直接ノ目的ト爲シ、社會公共ノ利益ヲ直接ノ目的トスルモノニ非ズ。此ノ點ニ於テ警察ト其ノ直接ノ目的ヲ異ニスルモノナリ。

(二) 警察ハ主トシテハ社會生活ニ對スル障害ヲ除クコトヲ目的トス。積極的ニ社會ノ福利ヲ増進スルコトハ警察ノ通常ノ任務ニ屬セズ、警察ハ原則トシテハ唯消極的ニ社會公共ノ秩序ヲ保持シ之ニ

對スル障害ノ將ニ起ラントスルヲ防ギ其ノ既ニ起レルヲ除クコトノミヲ目的トス。行政警察規則(明治太政官達ニ九一條)ニ「行政警察ノ趣意タル人民ノ凶害ヲ豫防シ安寧ヲ保全スルニ在リ」ト曰ヘルハ即チ此ノ意ヲ示セルモノナリ。憲法第九條ニ「公共ノ安寧秩序ヲ保持シ及臣民ノ幸福ヲ増進スル爲ニ」ト曰ヘルモ亦前者ハ消極的ノ社會目的ヲ、後者ハ積極的ノ社會目的ヲ意味セルモノニシテ、而シテ憲法義解ニ此ノ條ニ註シテ「行政命令ノ目的ハ獨警察ノ消極手段ニ止マラスシテ更ニ一歩ヲ進メ經濟上國民ノ生活ヲ富殖シ教育上其ノ智識ヲ開發スルノ積極手段ヲ取ルコトヲ務メサルヘカラサルナリ」ト曰ヘルハ、亦警察ガ消極的ノ社會目的ノ爲ニスル作用ナルコトヲ認メ、而シテ行政命令ガ警察目的ノ外積極的ノ福利ノ目的ノ爲ニモ發セラルベキコトヲ示セルモノナリ。消極的ニ社會ノ秩序ヲ保持シ其ノ障害ヲ除クノ目的ハ之ヲ治安ノ目的ト謂フコトヲ得。警察ハ主トシテハ治安ノ目的ノ爲ニスルモノニシテ、普通ニ警察目的ト謂フトキハ即チ此ノ消極的ノ治安ノ目的ヲ意味ス。

然レドモ法律ハ時トシテ積極的ニ社會ノ福利ヲ増進スル爲ニモ權力ヲ以テ人民ニ命令シ強制シ得ルコトヲ認ムルコトアリ。例ヘバ市街地ニ於ケル建築制限ノ如キ通常ハ災厄ノ防止、衛生ノ保持等消極的ノ障害除去ノ爲ニ行ハルルニ止マルト雖モ、市街地建築物法(一五)ニ依レバ主務大臣ハ美觀地區ヲ指定シ其ノ地區内ニ於ケル建築物ノ構造、設備又ハ敷地ニ關シ美觀上必要ナル規定ヲ設クルヲ得ベキコトヲ定ム。美觀ノ爲ニ建築ヲ制限スルハ疑モナク積極的ノ福利ノ目的ノ爲ニスルモノナリ。産業ノ

發達ヲ助成シ輸出ノ増進ヲ圖ルガ如キモ疑モナク積極的ノ目的ニ出ヅルモノニシテ警察ノ通常ノ任務ニ屬セズト雖モ、例ヘバ種牡牛検査法、種牡馬検査法、馬匹去勢法ニ依レバ、検査ニ合格シタル牡牛牡馬ニ非ザレバ種付ケニ使用スルコトヲ得ザラシメ、其ノ他ノ牡馬ハ總テ去勢ヲ強制スルコトヲ定ム、即チ畜産改良ノ爲ニ權力ヲ以テ命令シ強制スルコトヲ認ムルモノナリ。輸出生絲検査法、輸出絹織物取締法ニ依レバ、検査ニ合格シタル生絲絹織物ニ非ザレバ輸出スルコトヲ得ザラシメ、又主務大臣ハ輸出絹織物ノ聲價ノ維持向上ヲ圖ルガ爲ニ必要ナル命令ヲ發シ得ベキコトヲ定ム。此等ハ何レモ消極的ノ治安ノ目的ノ範圍ニ屬スルモノニ非ズシテ、積極的ノ福利ノ目的ニ屬スルコトハ疑ヲ容レズ。而モ直接ノ社會目的ノ爲ニ權力ヲ以テ人民ニ命令シ強制スル作用ナルコトニ於テハ、一般ノ警察作用ト全ク其ノ性質ヲ同ジクスルモノニシテ、觀念上之ト區別スベキ理由ナク、等シク警察作用ニ屬スルモノト認メザルベカラズ。

警察ノ目的ガ原則トシテ社會ノ障害ヲ除クコトニノミ限ラルト謂フハ警察權ノ發動シ得ベキ限界ノ問題ナリ。若シ法律ノ別段ノ規定ナキトキハ、警察ノ權力ガ唯此ノ目的ノ爲ニノミ發動シ得ベキコトハ、疑モナク我が現代國法ノ主義トスル所ナラザルベカラズ。何トナレバ近代ノ國法ハ人民ガ社會生活ニ障害ヲ及ボサザル限り廣ク活動ノ自由ヲ有スルコトヲ基礎原則ト爲スモノニシテ、國家ノ權力ヲ以テ其ノ自由ヲ拘束スルハ原則トシテハ唯其ノ社會生活ニ障害ヲ及ボスコトヲ除クコトニ止マルベキ

モノト爲セバナリ。唯此ノ原則ハ必ズシモ例外ナク貫徹セラルルモノニ非ズ、殊ニ經濟生活ニ於ケル自由放任主義ノ衰フルト共ニ、國家ノ權力ヲ以テ經濟生活ノ保護統制ノ爲ニ人民ノ自由ヲ拘束スルコト漸ク多キヲ加ヘ、隨テ積極的ノ目的ノ爲ニモ法律ノ特別ノ規定ニ依リ警察權ノ行ハレ得ベキコトヲ認ムル例尠カラズ。換言スレバ警察ハ社會ノ障害ヲ除クガ爲ニ行ハルル原則ト爲スト雖モ、法律ノ別段ノ規定アル場合ニ於テハ社會ノ福利ヲ進ムルガ爲ニモ行ハルルコトヲ得ベク、隨テ警察ノ觀念ヲ定ムルニ當リテハ之ヲ消極的ノ治安ノ目的ノ爲ニスル作用ニノミ限定スルコトヲ得ズ、目的ニ關スル警察ノ觀念ノ要素トシテハ唯直接ニ社會公共ノ利益ノ爲ニスル作用ナルコトヲ舉グルヲ得ルノミ。

(三) 警察ハ直接ノ社會目的ノ作用ナルコトニ於テ第一ニ民事ノ作用ト區別セラル。民事作用ハ私人相互ノ間ニ法的秩序ヲ維持スルコトヲ其ノ直接ノ目的トシ、法的秩序ハ廣義ニ於テハ社會的秩序ノ一部ヲ爲シ、法的秩序ヲ維持スルコトハ結局ハ社會ノ秩序ヲ維持スルコトニ外ナラズト雖モ、民事作用ノ直接ノ目的トスル所ハ私人相互ノ關係ニ於テ公正ナル法ヲ維持セラルルコトニ在リテ、社會公共ノ利益ハ其ノ直接ニ關スル所ニ非ズ。警察ハ之ニ反シテ社會ノ利益ヲ保護スルコトヲ直接ノ目的ト爲シ、私人間ノ法律關係ハ其ノ直接ニハ關與スル所ニ非ズ。結局ニ於テハ同一ノ目的ノ爲ニスル作用ト雖モ、兩者其ノ直接ノ主眼トスル所ヲ異ニシ、民事作用ニ依リテハ専ラ私人間ノ法律關係ガ規律セラレ、警察作用ニ依リテハ専ラ社會上ノ秩序アル事實の状態ガ規律セラル。

例へば結局ニ於テハ等シク社會ノ善良ナル風俗ヲ維持スルコトヲ目的トスルモノト雖モ、民法ニ滿十七年以下ノ男子滿十五年以下ノ女子ガ婚姻ヲ爲スヲ得ザルコトヲ定メ(七六條)、又善良ノ風俗ニ反スル事項ヲ目的トスル法律行爲ノ無効ナルコトヲ定メ(九〇條)タルハ、何レモ直接ニハ私人間ノ法律關係ヲ規律スルコトヲ目的トスルモノニシテ、即チ之ニ違反スル婚姻又ハ法律行爲ヲシテ法律上有效ニ成立スルヲ得ザラシムルナリ、事實上ニ此等ノ行爲ヲ爲スコトガ禁止セラルルニ非ズシテ、唯其ノ行爲ニ因リ法律的效果ヲ生ズルコトヲ得ザラシムルノミ、善良ノ風俗ヲ維持スルコトハ唯其ノ間接ノ結果トシテ期待セラルルニ止マル。警察ガ善良ノ風俗ヲ維持スルハ、之ニ反シテ私人間ノ法律關係ヲ規律スルニ非ズシテ、直接ニ風俗上有害ナル行爲ヲ禁止シ、實力ヲ以テ其ノ遵守ヲ強制ス。私人相互ノ間ニ如何ナル權利ヲ有シ義務ヲ負フカハ其ノ關スル所ニ非ズシテ、専ラ風俗ヲ害スル行爲ガ事實上ニ行ハレザルコトヲ目的トスルナリ。私人間ノ法律關係ヲ規律スルコトニ依リ間接ニ風俗ノ廓清ヲ期スルニ非ズシテ、事實上ニ社會ノ善良ノ風俗ガ維持セラルルコトヲ其ノ直接ノ目的トスルナリ。法目的ト社會目的トハ此ノ點ニ於テ區別セラル。

警察ハ社會公共ヲ直接ノ目的トスルモノナルヲ以テ、單純ナル民事關係ハ警察ノ關スル所ニ非ズ、單純ナル民事關係ハ唯當事者間ノ私益ニ關スルニ止マリ直接ニ社會公共ニ影響スル所ナク、隨テ國家ハ唯司法權ヲ以テ之ヲ保護スルニ止マリ、警察ハ之ニ關與スルコトナシ(大正四、一〇、六、大審院刑事部判決、停車場ノ入場券ヲ求メズシテ入

場シタル者ガ既ニ出場シタル後警察官ガ之ニ對シ入場料金ヲ支拂テ命ジタルハ單純ナル民事上ノ債務不履行ニ關與セルモノニシテ警察官ノ正當ナル職務行爲ニ非ズ、之ニ抗拒シタルハ公務執行妨害罪ヲ構成スルコトナシ) 然レドモ私人相互ノ關係ト雖モ、同時ニ衛生、風俗、交通等社會公共ノ秩序ニ影響スルモノニ在リテハ、法律ハ之ヲ單純ナル民事關係ニ止メシメズシテ、同時ニ之ヲ警察事項ト爲シ、警察權ヲ以テ之ニ關與スルモノト爲スコトアリ。民法上ノ契約自由ノ原則ハ此ノ點ニ於テ警察上ノ制限ヲ受クルヲ免レズ。或ハ一定ノ契約ヲ爲スコトガ警察上ノ義務トシテ命ゼラルルコトアリ、例へば代書人規則(大正九、內務省令四〇、八條)ニ依レバ代書人ハ正當ノ事由アルニ非ザレバ囑託ヲ拒ムコトヲ得ザルモノトシ、醫師法施行規則(九條)ニ依レバ開業ノ醫師ハ診察治療ノ需ニ應ズベキ義務アルモノト爲スガ如シ。或ハ一定ノ契約ヲ爲スコトガ公益上有害ナリトシテ警察上ニ禁止セラルルコトアリ、出版法(二〇條)新聞紙法(二三條)ニ依レバ內務大臣ハ公安上有害ナル出版物又ハ新聞紙ノ發賣頒布ヲ禁止スルヲ得ベク、銃砲火藥類取締法(二三條)ニ依レバ行政官廳ハ銃砲火藥類ノ授受ヲ禁止シ又ハ制限スルヲ得ベキコトヲ定ム。此等ハ何レモ私人相互ノ間ニ於ケル契約ノ自由ニ對シ警察上ノ命令又ハ禁止ヲ爲スモノニ外ナラズ。此等ノ警察制限ハ何レモ私人相互ノ間ノ關係ニ關スルモノナルコトニ於テ民事ノ作用ニ類スト雖モ、其ノ目的トスル所ハ私人間ノ法律秩序ニ在ラズシテ専ラ社會公共ノ秩序ニ在リ私人間ノ法律關係ハ其ノ全ク關スル所ニ非ズ、故ニ例へば代書人ガ正當ノ事由ナクシテ囑託ヲ拒ミ、開業ノ醫師ガ故ナク診察治療ノ需ニ應ゼザル場合ト雖モ、唯警察違反トシテ處罰ノ原因トナルニ止マリ、民事上ノ不法行爲トシテ損害賠償ノ原因ト

ナルコトナシ。發賣ヲ禁止セラレタル出版物ヲ販賣シ、違法ニ銃砲火藥類ヲ授受シタリトスルモ、之ト同ジク唯警察違反ノ責ヲ負フニ止マリ、其ノ賣買契約ガ無効トナルニ非ズ。警察作用ト民事作用トハ等シク私人相互ノ關係ニ關スル場合ト雖モ、其ノ目的ヲ異ニシ隨テ又其ノ效果ヲ異ニスルナリ。

民事ノ作用モ其ノ手段ニ於テハ時トシテハ警察作用ト同ジク人民ニ命令シ強制スル作用ナルコトアリ。登記又ハ届出ヲ爲スベキ義務ヲ命ジ、債權者ノ爲ニ強制執行ヲ爲スガ如キ、其ノ例ナリ。此等ハ手段ニ於テハ警察ト異ナルコトナク、唯其ノ目的ガ私法的規律ノ爲ニスルモノナルコトニ於テノミ之ト區別セラルルナリ。

(四) 警察ハ直接ニ社會公共ヲ目的トスルコトニ於テ第二ニ刑事ノ作用ト區別セラル。刑事作用ノ直接ノ目的トスル所ハ過去ノ犯罪ニ對スル應報的制裁トシテノ刑罰ヲ課スルコトニ在リ。應報タルコトハ刑罰ノ觀念ノ本質的要素ニシテ、刑罰ガ應報タルコトヲ否定スルハ刑罰ノ觀念ノ自殺ナリ。刑罰ヲ課スルコトモ結局ハ固ヨリ國家及社會ノ安全ノ爲ニスルモノナリト雖モ、其ノ直接ノ目的トスル所ハ過去ノ行爲ヲ清算シテ之ニ對シ適當ナル應報ヲ課スルコトニ在リ。警察ノ目的トスル所ハ常ニ將來ニ向ヒテ社會公共ノ利益ヲ保護スルコトニ存シ、過去ノ清算ニ在ラズ。警察作用中ニモ例ヘバ營業上不正ノ行爲アリタル者ニ對シ營業免許ヲ取消スガ如キ、外形上恰モ過去ノ行爲ニ對スル制裁ヲ課スルガ如キ場合アリト雖モ、此ノ場合ニ於テモ此ノ如キ不正ノ行爲アリタル者ガ將來ニ營業ヲ繼續スルハ

社會上有害ナリトシテ、營業ヲ禁止スルモノニシテ過去ノ行爲ノ應報ニ非ズ、將來ニ於ケル社會公共ノ利益ヲ目的トスルモノナリ。刑事作用ノ直接ノ目的ハ之ニ反シテ常ニ過去ノ清算ニ在リ、社會ノ安全ヲ保護スルコトハ唯其ノ間接ノ結果タルノミ。

唯警察ハ二ノ點ニ於テ刑事作用ト相關聯ス。

一面ニ於テハ警察義務ノ違反ニ對シテハ刑罰ヲ以テ其ノ制裁ト爲スノ必要アリ。制裁ナキ義務ハ殆ド唯德義上ノ效果ヲ有スルニ止マリ、法律上ノ實效ヲ期スルヲ得ズ。故ニ警察上ノ命令ニハ罰則ノ之ニ伴フコトヲ要ス、而シテ罰則ノ定ニ從ヒ警察義務ニ違反シタル者ニ對シ所定ノ刑罰ヲ課スルハ刑罰權ノ作用ニシテ警察作用ニ屬セズ。此ノ限度ニ於テ刑事作用ガ警察ノ補助手段トシテ行ハレ以テ警察義務ノ效果ヲシテ確實ナラシム。

一面ニ於テハ犯罪者ヲ搜索シ逮捕スルコトハ固ヨリ刑罰權ノ作用ナリト雖モ、犯罪者ノ搜索ハ絶エズ社會ノ安全ヲ保護スルノ任ニ在ル機關ヲシテ同時ニ之ニ當ラシムルヲ最モ適當トスルヲ以テ、警察機關ヲシテ其ノ任ニ當ラシメ、隨テ我ガ法律上ノ用語例ニ於テハ佛國ノ例ニ倣ヒ其ノ作用ヲ司法警察ト稱ス(明治八年ノ行政警察規則ニ對シ明治七年ニ司法警察規則ヲ發布アリシハ「司法警察」ノ語ガ我ガ確定ノ法律語トナリシ初ト稱ス、司法警察規則ハ今日ニ於テハ刑事訴訟法中ニ吸收セラレ、而シテ刑事訴訟法ハ「司法警察」ノ語ヲ用キズト雖モ、尙其ノ任ニ當ル官吏ヲ「司法警察官」と稱ス)。所謂司法警察ハ唯警察官吏ガ其ノ任ニ當ルコトニ於テ警察ト相關聯スルノミ、其ノ本質ニ於テハ刑事ノ作用ニ屬シ警察ニ屬セズ。犯罪ハ固ヨリ社會ノ秩序ヲ害シ、隨テ成ルベク犯罪

ノ發生ヲ豫防スルコトハ警察ノ主タル任務ノ一ナリト雖モ、既ニ犯罪ノ發生シタル後ニ於テ犯罪者ニ對スル處置ヲ爲スハ最早警察作用ノ範圍ニ屬セズ、刑罰權ノ作用タルナリ。

(五) 警察ハ直接ノ社會目的ノ作用ナルコトニ於テ第三ニ國家目的ノ作用、即チ組織、外交、財政、軍政ノ作用ト區別セラル。此等ノ作用ノ中ニモ其ノ手段ニ於テハ頗ル警察ニ類シ、權力ヲ以テ人民ニ命令シ強制スルコト尠カラズト雖モ、其ノ直接ノ目的トスル所ガ國家又ハ公共團體ノ組織ヲ全クシ、其ノ對外關係ヲ處理シ、其ノ財力及兵力ヲ備フルニ在ルコトニ於テ警察ト區別セラル。故ニ例ヘバ(イ)人民ニ對シ陪審員タル義務ヲ命ジ、市町村公民ニ名譽職擔任ノ義務ヲ負ハシムルガ如キハ、組織權ノ作用ニシテ警察ニ非ズ。(ロ)關稅ノ逋脫ヲ防グガ爲ニ密輸入ノ取締ヲ爲シ、專賣又ハ間接稅ニ關スル犯則ノ取締ヲ爲スガ如キハ、最モ能ク警察ニ類シ、時トシテ之ヲ關稅警察、財政警察ト稱スルコトアリト雖モ、此等ハ國ノ收入ヲ確保スルコトヲ直接ノ目的ト爲スモノニシテ、財政權ノ作用ニ屬シ警察ニ非ズ。(ハ)要塞地帯内ニ於テ撮影、航空、建築等ヲ禁止又ハ制限シ、軍港要港等ニ於テ船舶ノ出入ヲ制限スルガ如キモ、警察ト其ノ手段ヲ等シクシ、或ハ之ヲ軍事警察ト稱スルコトアリト雖モ、其ノ目的トスル所ガ軍備ニ在リ直接ニ社會ヲ保護スルコトニ在ラザルコトニ於テ警察ト異ナリ、軍政權ノ作用ニ屬ス。

然レドモ警察ガ社會目的ノ作用ナリト謂フハ必ズシモ國家ノ安全ヲ保護スルコトガ全然警察ノ目的ニ屬セズト謂フノ意ニ非ズ。國家ノ存立ハ社會ノ安全ヲ保ツ缺クベカラザル前提ニシテ、國家危クシテ社會獨リ安全ナルヲ得ザルハ言ヲ俟タザルヲ以テ、國家ノ存立ヲ危クスベキ虞アル言論出版集會結社等ノ取締ヲ爲スコトハ警察ノ當然ノ任務ニ屬ス。此等ハ社會ノ安全ト雖ルベカラザル關係ニ在ルモノナレバナリ。一方ニ於テハ國家又ハ公共團體ノ組織ノ爲ニスル作用ト雖モ、其ノ作用ガ社會民衆ニ依リテ行ハルル場合ニ於テハ、其ノ作用ガ公正ニ行ハルルコトヲ確保スルコトハ直接ニ社會公共ノ秩序ニ關シ、隨テ警察ノ任務ニ屬ス。衆議院議員又ハ地方議會ノ議員ノ選舉ニ關スル警察ハ即チ此ノ目的ノ爲ニスル作用ナリ。此等ノ點ニ於テハ警察ハ國家目的ノ作用ト相關聯ス。警察ガ國家目的ノ作用ト區別セラルルハ唯警察ガ國家ノ組織、外交、收入又ハ軍備ヲ直接ノ目的トスルモノニ非ザルコトニ存ス。

(六) 最後ニ警察ハ直接ニ社會公共ヲ目的トスルコトニ於テ特定ノ公益事業又ハ公物ヲ目的トスル作用ト區別スルコトヲ要ス。公益事業又ハ公物ハ其レ自身社會公益ノ爲ニ經營管理セラルルモノニシテ、其ノ經營管理ハ社會的行政ノ一部ヲ爲スト雖モ、其ノ事業又ハ物ノ目的ノ爲ニ人民ニ負擔ヲ課スルハ、直接ニハ事業又ハ物ヲ目的トシ、社會ヲ直接ノ目的ト爲スモノニ非ザルヲ以テ、警察ニ屬セズ。是レ後章ニ述ブベキ公用負擔ニシテ、例ヘバ郵便負擔、道路負擔、河川負擔、學校負擔ノ如シ。警察ハ直接ニ社會ヲ保護スルコトヲ任務トス、特定ノ事業又ハ物ヲ保護スルコトハ其ノ任務ニ非ズ。

二 警察ノ手段

一四

警察ハ其ノ手段ニ於テハ權力ヲ以テ人民ニ命令シ又ハ強制スル作用ナルコトニ於テ其ノ特色ヲ有ス。

(一) 警察ハ權力的ノ作用ナリ。權力ヲ以テ命令シ強制スル作用ニ非ザレバ警察ノ觀念ニ屬セズ。警察ト保育トノ區別ハ之ニ依リテ生ズ。其ノ目的ヨリ謂フモ、警察ハ主トシテハ消極的ノ治安ノ目的ノ爲ニシ、保育ハ主トシテハ積極的ノ福利ノ目的ノ爲ニスルモノニシテ、隨テ學者ハ往々兩者ノ區別ヲ其ノ目的ニ求メントスルモノアリト雖モ、警察モ時トシテハ積極的ノ福利ノ目的ノ爲ニ行ハルコトナキニ非ザルト共ニ、保育モ亦時トシテ消極的ノ治安ノ目的ノ爲ニ行ハルコトアリ。目的ヲ以テ兩者ノ區別ノ標準ト爲スコトヲ得ズ。其ノ區別ノ在ル所ハ一ニ警察ガ權力ヲ以テ命令シ強制スル作用ナルニ對シテ保育ハ社會公益ノ爲ニ非權力的ノ施設ヲ爲スコトニ關スル作用ナルコトニ在リ。目的ヨリ言ヘバ、二者等シク社會的行政ニシテ此ノ點ニ於テハ之ヲ區別スルコトヲ得ズ。例ヘバ等シク衛生ノ爲ニスル作用ノ中ニモ、傳染病者ノ強制隔離、消毒方法清潔方法ノ強制、種痘強制、不良井水ノ飲用禁止ノ類ハ警察ナルニ反シテ、避病院、衛生試驗所、傳染病研究所、水道、下水道等ノ維持經營ハ保育ニ屬スルガ如シ。

(二) 警察ハ命令又ハ強制ノ作用ナリ。命令トハ或ル事ヲ爲シ又ハ爲サザルコトヲ命ズル行爲ニシ

テ、即チ作爲又ハ不作爲ノ義務ヲ負ハシムルモノナリ。之ヲ警察下命ト謂フコトヲ得。或ハ其ノ命ジタル義務ヲ免除スルコトアリ、之ヲ警察許可(主トシテ不作爲義務ノ免除ヲ意味ス、作爲義務ノ免除ハ實例稀ナレドモ或ハ之ヲ警察免除ト謂フコトヲ得)ト謂フ、等シク警察下命ノ反面ニ外ナラズ。強制トハ實力ヲ以テ身體財產ニ拘束ヲ加フル行爲ニシテ之ヲ警察強制ト謂フ。警察ノ作用ハ此ノ何レカノ外ヲ出デズ。下命及許可ハ國家ノ意思表示ヨリ成ル法律的行爲ナルニ對シ、強制ハ實力ニ依ル事實上ノ作用ナリ。前者ニ依リテハ人民ノ自由ニ法律上ノ制限ヲ加ヘ又ハ其ノ制限ヲ解除ス、後者ニ依リテハ人民ノ自由ニ事實上ノ壓迫ヲ加フ。何レモ人民ノ自然ノ自由ヲ拘束スルコトニ關スル作用ノ外ヲ出デズ。

警察ガ専ラ人民ノ自然ノ自由ヲ其ノ對象ト爲ス作用ナルコトニ於テ、警察ハ形成的行爲(上卷三版七九頁參照)ト區別セラル。形成的行爲ノ對象トスル所ハ常ニ人ノ法律的能力ニシテ其ノ自然ノ自由ニ非ズ、人ノ天然ニ有スル自由ヲ拘束シ制限スルニ非ズシテ、法ニ依リテ始メテ與ヘラルル力ヲ設定シ變更シ剝奪スル行爲ナリ。警察ハ之ニ反シテ事實上ニ或ル事ヲ爲シ又ハ爲サザラシメ又ハ或ル狀態ヲ實現スル作用ニシテ、法律的能力ヲ左右スルコトハ其ノ直接ニ關スル所ニ非ズ。隨テ法律行爲ノ效力ヲ制限シ又ハ否定シ、法人ヲ創設シ又ハ解散シ、權利ヲ設定シ剝奪シ又ハ制限スルガ如キハ警察作用トシテ行ハルルコトヲ得ズ。

此ノ故ニ例ヘバ契約ノ自由ニ對スル警察制限ト契約ノ法律的能力ニ對スル制限トハ明ニ之ヲ區別ス

ルコトヲ要ス。契約ノ警察制限ハ唯事實上ニ其ノ契約ニ相當スベキ行爲ヲ爲シ又ハ爲サザル義務ヲ負ハシムルニ止マリ、其ノ契約ノ法律上ノ效力如何ハ其ノ關スル所ニ非ズ。警察禁止ニ違反スル契約ト雖モ民法上ハ尙完全ニ有效ナルコトヲ得ベシ、何トナレバ警察禁止ハ唯自然ノ自由ヲ制限スルニ止マリ、法律的能力ヲ制限スルモノニ非ザレバナリ。警察權ニ依リ風俗ヲ壞亂スル行爲ヲ禁止シ、出版物ノ發賣ヲ禁止シ、暴利ノ取締ヲ爲シ、營業ノ制限ヲ爲スガ如キ、何レモ人民ノ自然ノ自由ヲ制限シ、其ノ禁止ニ違反スル行爲ヲ爲サザル義務ヲ負ハシムルモノニシテ、之ニ違反スル行爲ハ處罰ノ目的トナルベシト雖モ、其ノ行爲ハ法律行爲トシテハ有效ナルコトヲ妨ゲズ。契約ノ法律的能力ノ制限ハ之ニ反シテ其ノ契約ニ依リ一定ノ法律的效果ヲ發生セシムベキ能力ヲ制限スルモノニシテ、事實上ニ契約ニ相當スル行爲ヲ爲サザル義務ヲ負ハシムルニ非ズ。之ニ違反スルハ其ノ契約ヲシテ無効ナラシメ又ハ其ノ效力ニ瑕疵アラシムト雖モ、處罰ノ原因ト爲ルコトナシ。民法其ノ他ノ私法ニ定ムル所ノ契約制限ハ概ネ此ノ種ニ屬ス。例ヘバ民法ニ定ムル婚姻ノ禁止ハ事實上ニ夫婦生活ヲ爲スコトノ禁止ニ非ズシテ婚姻トシテノ法律上ノ效力ヲ生ズルコトヲ得ザラシムルナリ、正確ニ謂ヘバ婚姻禁止ニ非ズシテ婚姻能力ノ制限ナリ。民法ニ定ムル賣買禁止ハ事實上ニ賣買行爲ヲ爲スコトノ禁止ニ非ズシテ賣買能力ノ制限ナリ。公法ノ定ムル所ト雖モ警察法以外ニ於テハ此ノ類ニ屬スルモノ多ク、例ヘバ道路其ノ他ノ公物

ガ賣買ノ目的ト爲ルコトヲ得ザルコトヲ定メタルハ賣買行爲ヲ禁止セルニ非ズシテ賣買ヲシテ法律上有效ナルコトヲ得ザラシムルナリ。

然レドモ警察ガ自然ノ自由ヲ拘束スル作用ナリト謂フハ敢テ警察ガ法律的能力ト全ク無關係ナルコトヲ意味スルニ非ズ。總テ法律的能力ハ自然ノ自由ヲ存立ノ基礎ト爲スモノニシテ、自然ノ自由ニ基ク行爲ガ法律上ニ一定ノ權威アルモノトシテ認メラルルニ因リ法律的能力ト爲ルニ外ナラザルヲ以テ、自然ノ自由ニシテ拘束セララルトキハ法律的能力モ亦隨テ之ガ影響ヲ受クルコトアルヲ免レズ。例ヘバ警察上ノ結社ノ禁止ニ因リ法人ノ解散ヲ生ジ、警察上ノ物ノ破壊ニ因リ所有權ノ消滅ヲ生ジ、警察上ノ營業禁止ニ因リ法律行爲ノ成立ガ妨ゲラルルガ如シ、公法上ノ關係ニ於テモ例ヘバ選舉ノ當日選舉人ガ警察上ニ身體ノ自由ヲ拘束セラレタルガ爲ニ選舉權ヲ行使スル能ハザルニ至ルガ如キ亦同一ノ例ニ屬ス。何レモ權利ヲ制限スル行爲ニ非ズシテ、唯自然ノ自由ヲ拘束スルコトニ因リ權利ヲ制限スルト同一ノ結果ヲ生ズルニ止マル。就中所有權ハ物ノ使用、收益、處分ヲ内容トスル對世ノ權利ナルヲ以テ其ノ權利ノ行使及享有ガ社會公共ノ秩序ニ影響スルコト最多ク、隨テ警察上ノ制限ヲ受クルコト最も顯著ナリ。普通ニ之ヲ所有權ノ警察制限ト稱スト雖モ、權利其ノモノノ效力ヲ制限スルニ非ズシテ、其ノ權利ノ效果トシテノ物ノ使用收益處分ノ自由ヲ制限スルモノナリ。之ト同様ニ親族法上ノ權利モ亦時トシテ警察制限ヲ受クルコトアリ。例ヘバ感化院ニ收容セラレタル少年ニ對シテハ

親權者ハ保護教育ノ權利ヲ主張スルコトヲ得ズ、風俗警察又ハ衛生警察ニ因リ居住ノ自由ヲ制限セラレタル者ニ對シテハ、親權者又ハ戶主ハ居所ヲ指定スル權利ヲ主張スルコトヲ得ズ、夫妻間ニ於テモ同居ノ權利ヲ主張スルヲ得ザルガ如シ。

(三) 警察ハ命令強制ニ依リ自然ノ自由ヲ拘束スル作用ナリト雖モ、其ノ所謂自然ノ自由トハ如何ナル行爲ヲモ任意ニ爲シ得ベキ絶對ノ自由ヲ意味スルモノト解スベカラズ。若シ此ノ如キ意ニ解スルトキハ、例ヘバ國家ガ人民ニ對シ殺人強盜等ノ行爲ヲ禁止スルハ亦警察禁止ト認メザルベカラズト雖モ、警察ノ對象トシテノ自然ノ自由ハ此ノ如キ極端ナル絶對ノ自由ヲ意味セズ、特ニ國家ノ命令禁止アルヲ待タズシテ普通ノ社會見解ニ於テ社會生活上必然ニ守ルコトヲ要スルモノト認メラルル制限ハ當然之ヲ除外スルモノナリ。此ノ如キ社會生活上ノ必然ノ制限ヲ確保スル爲ニ存スルモノヲ刑罰權トス。刑罰權ハ命令禁止ニ依リ各人ノ自由ヲ制限スルコトヲ主眼トスルモノニ非ズシテ、其ノ制限ヲ當然ノ前提ト爲シ、唯之ガ違反ニ對シ制裁ヲ課シ、以テ其ノ制限ヲ維持スルコトヲ目的トス。警察權ハ之ニ反シテ國家ノ命令又ハ禁止ニ依リテ始メテ各人ノ自由ヲ拘束スルガ爲ニ存シ、其ノ制限ヲ既存ノ前提ト爲スモノニ非ズ。自由ノ制限ハ前者ニ在リテハ其ノ前提タリ、後者ニ在リテハ其ノ本體タルナリ。刑法ニ定ムル犯罪行爲ノ禁止ガ警察禁止ニ非ザル所以ハ唯此ノ理由ニ因ル。

(四) 警察ガ命令強制ノ作用ナリト謂フハ、必ズシモ其ノ附隨ノ作用トシテ他ノ種類ノ行爲ガ之ニ

伴ヒテ行ハルルコトヲ否定スルノ趣旨ニ非ズ。確認、公證、通知、受理(上卷三版八)等ノ行爲ハ、行政ノ何レノ區域ニ於テモ之ニ附隨シテ常ニ其ノ必要ヲ生ズベク、警察作用ニ於テモ此等ノ行爲ヲ要スルコトアルハ言フ俟タズ。警察許可ノ要件トシテ試験ヲ行ヒ其ノ合格不合格ヲ決スルハ確認行爲ノ例ナリ。許可ヲ與フルト共ニ鑑札、免狀、免許證ノ類ヲ交付シ、公簿ニ登録スルハ公證行爲ノ例ナリ。警察義務ノ履行ヲ催告シ、代執行ヲ豫告シ、執行罰ヲ戒告スルハ通知ノ例ニシテ、警察許可ノ願書又ハ届出ヲ受理スルハ受理ノ例ナリ。其ノ他人人民ノ權利義務ニ直接ノ交渉ナキ事實上ノ行爲ガ警察作用ニ附隨シテ行ハルルヲ要スルコトハ固ヨリ言フ俟タズ。警察ガ命令強制ノ作用ナリト謂フハ、唯之ヲ以テ警察ノ手段ノ本體ト爲スノ意ナリ。

三 警察權

警察ハ國家ノ一般統治權ニ基ク作用ナリ。即チ警察權ハ國家統治權ノ一部ニシテ、統治權ガ直接ノ社會目的ノ爲ニ人民ニ對スル命令強制ノ權カトシテ發動スル場合ニ於テ、其ノ權カヲ警察權ト稱スルモノニ外ナラズ。

(一) 警察權ハ國家ニ屬スル權カナリ。是レ必ズシモ警察作用ガ其ノ本質ニ於テ國家ニ專屬スルコトヲ意味スルニ非ズ。警察ハ社會公共ノ秩序ヲ維持スル作用ニシテ、而シテ秩序ノ維持ハ如何ナル社會ニ於テモ絶對ニ必要ナルヲ以テ、若シ國家ノ權カ薄弱ニシテ其ノ秩序ヲ維持スルニ足ラザルトキハ

必ズ自治的ノ警察制度ヲ生ジ、人民ハ自己ノ力ニ依リテ自ラ其ノ秩序ヲ維持スルコトニ努ムベシ。我が舊時代ニ於ケル自身番、五人組制度ノ類ハ自治的警察ノ例ナリ。現時ニ於テモ臺灣ノ舊慣ニ基ク保甲制度(明治三一年律令二一保甲條例、同年府令八七保甲條例施行規則)ハ自治的ノ警察補助機關タルモノナリ。唯近代ノ國家ニ於テハ權力ヲ以テ人民ノ自由ヲ拘束スルコトハ之ヲ國家ノ獨占ト爲セルヲ以テ、警察權モ亦之ヲ國家ニ統一シ、人民ノ私ニ之ヲ行フコトヲ許サズ、隨テ近代ノ國家ニ於テハ警察ハ唯國家ノ統治權ニ基キテノミ行ハルルコトヲ得ルナリ。

(二) 警察ガ一般統治權ニ基ク作用ナリト謂フハ、其ノ特別ノ權力關係ニ基ク作用ト區別セラルルコトヲ示ス。特別ノ權力關係ニ於テモ、例ヘバ軍隊、學校、刑務所、議院ノ如キ、其ノ秩序ヲ維持スルガ爲ニハ警察ニ類スル作用ヲ必要ト爲シ、其ノ名稱ニ於テモ例ヘバ軍隊内部ノ紀律ヲ維持スルガ爲ニスル權力作用ヲ軍事警察ト謂ヒ、議院内ノ紀律ヲ維持スルガ爲ニスル權力作用ヲ議院警察ト稱スト雖モ、此等ハ何レモ特別ノ法律關係ガ成立シ、其ノ關係ニ基キテ其ノ權力ガ行ハルルモノニシテ、警察ニ非ズ。警察ハ國家ト臣民トノ一般統治關係ニ於テ國家ガ臣民ニ命令シ強制スル作用タルナリ。

(三) 警察ハ統治權ノ作用ナルヲ以テ、警察權ニ服從スル者ハ統治權ニ服從スル總テノ者ナリ。其ノ權力ハ普ニ帝國臣民ノミナラズ、國內ニ滞在スル外國人ニモ及ビ、又一個人ノミナラズ法人ニモ及ブ。法人ハ固ヨリ一個人ノ如キ精神及肉體ヲ有セザルヲ以テ、其ノ警察制限ヲ受クル範圍ハ大ニ一個

人ト異ナルト雖モ、例ヘバ法人ノ所有スル家屋ニ付キ建築警察ノ制限ヲ受ケ、法人ノ爲ス營業ニ付キ營業警察ノ制限ヲ受クルコトハ一個人ト異ナルコトナク、隨テ又法人ハ其ノ警察義務ノ違反ニ付キ一個人ト同様ナル制裁ヲ受ク。

警察法規ガ國家又ハ公共團體ノ行動ニモ適用セラルルヤ否ヤニ付テハ、場合ニ依リ一樣ナラズト雖モ、事ノ性質上公ノ施設ニハ該當セズト認ムベキモノヲ除クノ外、原則トシテハ其ノ適用アルモノト解スルヲ正當ト爲スベシ。蓋シ警察ハ社會ノ秩序ノ爲ニ行動ノ自由ヲ制限スルモノニシテ其ノ制限ヲ守ルコトガ社會ノ秩序ノ爲ニ必要トセラルルモノナルヲ以テ、國家又ハ公共團體ガ同一ノ行動ヲ爲ス場合ト雖モ、等シク其ノ制限ヲ守ルコトヲ要スルモノト解スベケレバナリ。例ヘバ自動車ノ速度ノ制限又ハ運轉手ガ警察許可ヲ受クルヲ要スル制限ノ如キハ政府ノ使用スル自動車モ等シク之ニ從フヲ要スルモノト認ムベク、電氣施設ノ取締、瓦斯工事ノ制限、家宅建築ノ制限ノ如キモ、何人ガ之ヲ爲スヲ問ハズ社會ノ秩序ノ爲ニ其ノ制限ヲ守ルコトヲ必要トセルモノナルガ故ニ、國家自身モ亦之ヲ守ルコトヲ要スルモノト認ムベシ。社會上有害トシテ禁止セラレタル行爲ハ國家ガ自ラ之ヲ爲ス場合ト雖モ等シク社會上有害ナラザルベカラザレバナリ。但シ警察違反ニ對スル制裁トシテノ罰則ノ規定ハ性質上國家又ハ公共團體ニ適用アルモノト解スルヲ得ザルヲ以テ、警察法規ガ理論上國家又ハ公共團體ニ適用セラルトスルモ、其ノ法ハ無制裁ノ法ニシテ、隨テ實際ニ於テハ國家又ハ公共團體ガ如何ナル

限度ニ於テ警察法規ニ遵由スルカハ當局者ノ裁量ニ任ゼラル。

四 警察ノ種類

警察ノ作用ハ種々ノ觀察點ヨリ種々ニ之ヲ分類スルコト普通ナリト雖モ、此等ノ普通ニ行ハルル分類ハ或ハ眞ニ警察ノ分類トシテ認ムベキモノニ非ザルカ或ハ單ニ警察機關ノ執務ノ便宜ノ爲ニスルニ止マリ法律上大ナル價值ヲ有スト認ムベカラザルモノ多シ。

(一) 司法警察ト行政警察 此ノ區別ハ眞ニ警察ノ分類ト認ムベキモノニ非ズ。司法警察ハ司法權ノ作用ニ屬スルコト前ニ述ベタルガ如ク、行政權ノ作用トシテノ警察ハ行政警察ノミニ限ル。此ノ意義ニ於テノ行政警察ハ即チ警察ノ全體ヲ意味スルモノニシテ、單ニ警察ト謂フモ行政警察ト謂フモ同意義ナリ。

(二) 豫防警察ト鎮壓警察 此ノ區別モ稍前ノ區別ニ類シ、犯罪ヲ對象トシテ警察ト刑事作用トヲ對立セシムルモノナリ。豫防警察トハ犯罪ノ發生ヲ豫防スルガ爲ノ警察ヲ謂ヒ、鎮壓警察トハ犯罪ノ既ニ行ハレタル後ニ於テ犯罪者ヲ搜索逮捕スルガ爲ニスル作用ヲ謂フ。犯罪ノ發生ヲ豫防シ、犯罪ノ既ニ發生シタル後ニモ其ノ害惡ノ及ブ所ヲ最少限度ニ定メ其ノ擴大ヲ防止スルコトハ警察ノ重要ナル任務ノ一ナリト雖モ、犯罪者ヲ搜索逮捕スルコトハ司法警察ノ作用ニ屬シ警察ノ範圍ニ屬セズ。所謂鎮壓警察トハ即チ司法警察ト同意義ニ用キラルルモノニシテ、行政警察規則(明治八太政官達二九、四條)ニ「行政警

察豫防ノ力及ハスシテ法律ニ背ク者アルトキハ其犯人ヲ探索逮捕スルハ司法警察ノ職務トス」ト曰ヘルハ此ノ意ヲ示スモノナリ。

(三) 保安警察ト行政警察 行政警察ノ語ハ或ハ司法警察ニ對スルモノトシテ用キラレ、此ノ意義ニ於テハ警察ノ全部ト範圍ヲ同ジクスト雖モ、時トシテハ同一ノ語ヲ保安警察ニ對スル語トシテ用キルコトアリ。保安警察トハ保育行政ト相待チテ其ノ目的ヲ達スルニ非ズシテ、保育ノ作用トハ離レテ警察作用ノミヲ以テ一般社會ノ安寧秩序ヲ保持スルガ爲ニ行ハルモノヲ謂ヒ、之ト相對スル意義ニ於テノ行政警察トハ保育作用ト警察作用トガ相結合シテ共同ニ特殊ノ社會的利益ヲ保護スルガ爲ニ行ハルモノヲ謂フヲ普通トス。前者ハ一般の安寧ノ保護ヲ目的トシ、後者ハ衛生、交通、商工業等特殊ノ社會的利益ノ保護ヲ目的トス。前者ハ警察ノミヲ以テ行政ノ一區域ヲ爲シ、後者ハ警察ト他ノ作用ト相結合シテ其ノ目的ヲ達ス。兩者ハ大體ニ於テ此ノ二點ニ其ノ區別ノ標準ヲ有スルナリ。唯此ノ區別モ必ズシモ法律上判然タル限界ヲ劃スルコト難ク、學問上ニ大ナル價值アル區別ト爲スコトヲ得ズ。唯保安警察ハ特別ノ例外ヲ除キ原則トシテ内務省ノ所管ニ屬シ、行政警察ハ主管事項ノ種類ニ應ジ各省ニ分屬スルコトニ於テ、區別ノ實際上ノ價值アルノミ。

(四) 高等警察ト普通警察 高等警察ノ語ハ佛國法ヨリ傳ハレルモノニシテ、官制上ノ用語トシテ用キラル(内務省官制ニハ警保局ノ主管事務ヲ行政警察、高等警察、出版警察ノ三ニ分ツ。警視廳官制ニモ高等警察ヲ總監官房ノ主管事務ト爲セリ)。其ノ本來ノ意義ニ於テハ其ノ保護セ

ントスル社會的利益ガ社會上特ニ高キ價值ヲ有ストスル思想ニ基クモノナレドモ、實際ニハ主トシテ政治警察及思想警察ノ意ニ用キラル。就中、政治結社ニ政治上ノ秘密結社ノ取締、政談集會及選舉運動ノ取締、危險思想ノ宣傳又ハ政治犯罪ノ陰謀ニ對スル監視等ハ其ノ重ナル作用トシテ認メラル。其ノ他ノ一般ノ警察ハ普通警察ニ屬スルナリ。

(五) 國ノ警察ト地方警察 歐洲大陸諸國ノ國法ニ於テハ警察ニ國ノ警察ト地方警察トノ區別ヲ認ムルヲ普通トス。所謂地方警察トハ主トシテ一地方ノ公共ノ利益ノ爲ニスル警察ノ意ニシテ、而シテ地方警察ハ一般ニ之ヲ市町村又ハ市町村長ニ委任ス、即チ形式上ヨリ謂ヘバ地方警察トハ市町村又ハ市町村長ニ委任セラレタル警察ノ意ナリ。我が國法ハ之ニ反シテ一般ニ警察事務ハ總テ之ヲ國ノ事務ト爲シ地方團體ニ委任スルコトナク、又一二ノ特別ノ事項ヲ除クノ外市町村長ニモ委任スルコトナシ。我が國ニ於テ地方團體ガ警察ニ關スルハ唯地方警察費ガ北海道又ハ府縣ノ負擔ニ屬スルノ關係ニノミ止マル。故ニ我が國法ニ於テハ歐洲諸國ニ於ケルガ如キ意義ニ於テノ地方警察ノ存スルモノナク、總テノ警察ハ皆國ノ警察ナリ。

唯訴願法ニノミ訴願事項ノ一トシテ「地方警察ニ關スル事件」ヲ舉ゲタリト雖モ、此ノ所謂地方警察ハ國ノ警察ニ對スル意義ニ用キタルモノト解スルヲ得ズ、若シ然リトセバ我が國法ニハ地方警察ニ該當スベキモノナク、隨テ全ク此ノ規定ノ適用ナキニ至ルベケレバナリ。訴願法ニ所謂地方警察ハ中央警察ニ對スル語トシテ用キタルモノト解スベク、中央官廳ノ權限ニ屬スルモノニ對シテ廣ク地方官廳ノ權限トシテ行ハルル警察處分ニ付キ訴願ヲ許シタルモノト解スルヲ穩當ト爲スベシ(上卷四、五三頁)。

第二節 警察權ノ組織

一 警察官廳

警察權ハ我が現時ノ國法ニ於テハ總テ之ヲ國家ニ統一シ公共團體ノ權能タラシムルコトナシ。國ノ警察權ハ一般行政權ト同ジク天皇之ヲ總攬ス。天皇ノ下ニ於テ警察權行使ノ任ニ當ル官廳ハ内地ニ於テハ左ノ三級ニ分タル。

(一) 最上級ノ普通警察官廳ハ内務大臣ナリ。内務省官制(條)ニハ内務大臣ガ他ノ各種ノ主任事務ト共ニ又警察ニ關スル事務ヲ管理スルコトヲ明言セリ。

然レドモ之ガ爲ニ警察ニ關スル一切ノ權能ガ内務大臣ニ專屬シ他ノ各大臣ハ全ク其ノ權能ヲ有セザルモノト爲スベカラズ。警察權ハ社會目的ノ爲ニ命令強制スル權力ナルヲ以テ、社會的行政ノ總テノ區域ニ互リテ必要ナラザルナク、隨テ苟モ社會的行政ノ一部ヲ擔任スル者ハ亦之ニ伴ヒ必要ナル警察權ヲ有セザルベカラズ。此ノ意義ニ於テハ内務大臣ノ外社會的行政ヲ擔任スル他ノ各大臣モ亦其ノ主

管事務ノ範圍内ニ於テハ等シク警察權ヲ有スルモノナリ。就中、大藏大臣ハ銀行業、信託業、無盡業、有價證券割賦販賣業等ノ取締ニ付キ、農林大臣ハ農、林、水産、畜産等ニ付キ、商工大臣ハ商、工、鑛山等ニ付キ、逓信大臣ハ電氣事業、船舶船員等ノ取締ニ付キ、文部大臣ハ宗教及私立學校ノ取締等ニ付キ警察ノ權能ヲ有ス。内務大臣ガ警察ノ主任官應タル所以ハ唯二點ニ於テ現ハル。一ハ他ノ各大臣ハ其ノ主管事務ニ必要ナル限度ニ於テ警察權ヲ行フコトヲ得ルニ止マルニ反シテ、内務大臣ハ一般ニ社會ノ安寧秩序ヲ保持スル爲ニ警察權ヲ行フノ權能ヲ有スルコト是ナリ。他ノ各大臣ノ主管ニ屬スルモノヲ除クノ外廣ク一般社會生活ノ秩序ニ關シテ警察ノ權能ガ内務大臣ノ主管ニ屬スルナリ。一ハ地方長官其ノ他地方警察官應ニ屬スル官吏ハ其ノ身分ニ於テ専ラ内務大臣ヲ其ノ本屬長官ト爲スコト是ナリ。他ノ各大臣ハ其ノ主管事務ニ關シテ職務上ニ地方警察官應ヲ指揮監督スルノ權ヲ有スト雖モ、其ノ官應ニ屬スル官吏ノ身分ニ關シテハ内務大臣ガ専ラ其ノ監督權ヲ有スルナリ。

警察ニ關シテ各大臣ノ有スル權限ハ(イ)閣令及省令ヲ發スルコト(ロ)地方官應ヲ指揮監督スルコト(ハ)法令ニ依リ特ニ大臣ノ權限ニ屬スル警察處分ヲ爲スコトニ在リ。

(一) 第二級ノ普通警察官應ハ東京府ニ於テハ警視總監、其ノ他ノ各府縣ニ於テハ府縣知事、北海道ニ於テハ北海道廳長官トス。其ノ權限ハ(イ)警視廳令、北海道廳令、府縣令ヲ發スルコト(ロ)下級機關ヲ指揮監督スルコト(ハ)法令ニ依リ警察處分ヲ爲スコト(ニ)出兵ヲ請求スルコトヲ重ナルモノト

ス。就中、各地方ニ於テ現實ニ安寧秩序ヲ保持スルノ責ニ任ズル者ハ此等ノ地方官應ニシテ、此ノ目的ノ爲ニ其ノ部下ニ實力行使ノ機關トシテノ警察官吏ヲ有シ、之ヲ指揮シテ治安ノ任ニ當ラシム(上卷三五頁)。

特別ノ智識技能ヲ要スベキ警察事務ニ付テハ特別ノ地方官應ヲ置クモノ尠カラズ、就中(イ)鑛業警察ハ商工大臣ノ管理ノ下ニ鑛山監督局ニ於テ之ヲ掌ル、(全國ニ五アリ、東京、仙臺、大坂、福岡、札幌)。(ロ)電氣事業及船舶海員ノ監督ニ關スル事務ハ逓信大臣ノ管理ノ下ニ逓信局ニ於テ主管ス(全國ニ七アリ、東京、名古屋、大坂、廣島、熊本、仙臺、札幌)。(ハ)輸出生絲検査、輸出絹織物検査、花蕊検査等ノ爲ニハ農林大臣ノ下ニ生絲検査所、商工大臣ノ下ニ絹業試驗所、花蕊検査所ヲ置キ、各其ノ事務ヲ掌ラシム。(ニ)海員ニ對スル審判ノ爲ニハ逓信大臣ノ下ニ海員審判所ヲ置キ之ヲ行ハシム。

(三) 第三級ノ普通警察官應ハ警察署ナリ。警察署ノ位置、名稱及管轄區域ハ警視總監、北海道廳長官又ハ府縣知事之ヲ定ム。警察署長ハ上官ノ指揮ヲ承ケテ法令ニ依リ其ノ權限ニ屬スル事務及ビ警視總監又ハ地方長官ノ委任シタル事務ヲ執行シ及ビ部下ノ官吏ヲ指揮監督ス。

特殊ノ警察事務ニ付テハ或ハ法令ニ依リ特ニ市町村長ニ委任セラルルモノアリ。例ヘバ精神病者ノ監護、埋葬ノ認許、傳染病豫防、種痘ニ關スル事務ノ如シ。

(四) 稀ナル例外ノ場合ニ於テハ警察權ガ司法裁判所ニ依リテ行ハルルコトアリ。新聞紙法(四三)ニ

依リ刑事裁判所ノ判決ヲ以テ新聞紙ノ發行禁止ヲ宣告シ得ルコト是ナリ。性質上警察處分ナリト雖モ刑罰ノ宣告ニ伴ヒテノミ之ヲ命ジ得ベキモノナルヲ以テ特ニ之ヲ裁判所ノ權限ニ任ゼルナリ。

(五) 警察權ハ内地ニ於ケルノ外尙殖民地ニ行ハルルハ勿論外國ノ領域ニモ行ハルルコトアリ。各殖民地ニ於ケル警察權ハ總督又ハ長官之ヲ管掌シ、其ノ下ニ地方警察機關ヲ置ク、其ノ詳細ハ今之ヲ述ベズ。外國ノ領域ニ對シテハ帝國ノ警察權ハ固ヨリ原則トシテ之ニ及ブコトヲ得ズト雖モ、唯帝國臣民ガ條約又ハ慣習ニ依リ治外法權ノ特權ヲ有スル區域ニ於テハ、帝國臣民ハ滞在國ノ刑事裁判ニ服セズ、帝國ノ領事官ガ其ノ裁判權ヲ有スルコトノ結果トシテ、領事官ハ又帝國臣民ノ安全ヲ保護シ秩序ヲ維持スルニ必要ナル限度ニ於テ之ニ對シテ警察權ヲ行フノ權ヲ有ス。之ヲ領事館警察ト謂フ(領事官職規五條一項「領事官ハ其ノ管轄區域内ニ於ケル日本臣民ノ救助又ハ」)。領事官ガ其ノ職務ヲ行フハ成ルベク條約及内地ノ法令ニ依ルヲ原則ト爲スト雖モ、内地ノ法令ニ依ルヲ適當トセザル事情アル場合ニ於テハ領事官ハ其ノ管轄區域内ニ於ケル帝國臣民ニ對シ命令ヲ發スルコトヲ得。(領事官ノ職務ニ關スル法律三)。領事官ガ警察權ヲ有以內ノ罰金若ハ科料又ハ拘留ノ罰則ヲ附スルコトヲ得。(領事官職務規則一五條)。領事官ガ警察權ヲ有スル結果トシテ、警察上ノ實力ヲ行使シ及警察事務ヲ執行スル爲ニ外務省ニ警察官吏ヲ置キ領事官ニ分屬セシム(大正五勅令一九六外國在勤ノ外務省警察官ニ關スル件)。

二 警察執行機關

(一) 警察作用ハ下命ノ外強制作用ヲ包含シ、而シテ警察強制ニハ實力ヲ必要トスルヲ以テ、警察機關トシテハ官廳ノ外ニ實力行使ノ任ニ當ル機關アルコトヲ要ス。國家ノ實力ヲ構成スル者ハ主トシテハ軍隊ナリト雖モ、軍隊ハ平時ニ於テハ原則トシテ自ラ國內ノ治安ヲ保持スルノ任ニ在ル者ニ非ズ。警察上ノ實力行使ノ任ニ當ラシムル爲ニハ警察機關ノ内部ニ於テ別ニ稍軍隊的ノ組織ヲ爲セル警察隊ヲ設ク。警察上ノ實力行使ノ權能ヲ有スル官吏ヲ警察官吏ト謂フ。警察官吏トハ警察事務ヲ管掌スル總テノ官吏ヲ意味スルニ非ズシテ專ラ實力強制ノ機關タル官吏ヲ意味ス。其ノ職務ノ執行ニ當リテ武器ヲ携帯スル特權ヲ有スル者ナリ(故ニ例ヘバ内務大臣又ハ内務省警保局ノ官吏ハ警察官吏ニ非ズ、地方長官モ亦同シ、地方長官ハ警察官吏ヲ指揮スルノ權アルモ自ラ實力行使ノ任ニ在ル者ニ非ザレバナリ)。警察官吏ハ直接ニ内務大臣ノ下ニ屬セズシテ、各地方廳ニ分屬ス。(イ)東京府ニ於テハ警視總監ヲ最高ノ指揮者ト爲シ、其ノ下ニ書記官ノ一人ヲシテ警務部長タラシム。警務部長ハ警察事務ノ執行ニ關シ總監ノ命ヲ承ケテ警察署長以下ヲ指揮監督ス(警視廳官制一四條)。北海道廳及一般府縣ニ在リテハ道廳長官又ハ知事ノ下ニ警察部長ヲ最高ノ警察官吏トシ、長官又ハ知事ノ命ヲ承ケテ警察事務ノ執行ヲ指揮監督セシム(北海道廳官制一五條)。(ロ)警務部長又ハ警察部長ノ下ニ屬スル警察官吏ハ警視(東京府ノ外各府縣ニ屬スル者ハ「地方官制」ト稱ス)、警部、警部補、巡查ノ階級ヲ爲ス。警視ハ奏任官ニシテ或ハ警察署長ト爲リ或ハ部ニ屬シ上官ノ命ヲ承ケテ部ノ事務ヲ掌ル。東京府及大阪府ニ於テハ特ニ監察官ヲ置キ、警視ヲ以テ之ニ充ツ。警部及警部補ハ判任官ニシテ或ハ警察署長ト爲リ、或ハ部又ハ警察署ニ屬シ上官ノ命ヲ承ケテ其ノ事

務ヲ掌リ部下ヲ指揮監督ス。巡查ハ判任官待遇トシ、上官ノ命ヲ承ケテ執行ノ任ニ當ル。巡查ハ巡查部長並内勤、外勤、特務、刑事及教習中ノ巡查ニ區別ス。外勤巡查ノ勤務ノ爲ニ巡查派出所及巡查立番所ヲ置キ、警察署所在地以外ノ地ニハ巡查駐在所ヲ置ク、臨時必要アルトキハ便宜巡查出張所ヲ設クルコトヲ得。人民ヨリ巡查ノ配置ヲ請願スル場合ニ於テハ請願者ノ費用ヲ以テ巡查派出所ヲ置クコトヲ得(三〇年内務訓令一六) 巡查配置及勤務規則。

(二) 警察官吏ハ警察執行ノ機關タルト共ニ兼ネテ司法警察ノ機關タリ、此ノ地位ニ於テノ警察官吏ハ之ヲ司法警察官吏ト謂フ(刑事訴訟法ニハ警部補以上ヲ司法警察官吏ト謂ヒ巡查ヲ司法警察吏ト稱ス)。司法警察官吏ハ檢事ノ指揮ニ因リ勾引狀又ハ勾留狀ヲ執行シ、現行犯アルトキハ職權ヲ以テ犯人ヲ逮捕シ、裁判所、豫審判事又ハ檢事ノ命ニ依リ押収又ハ搜索ヲ爲シ、犯罪ノ捜査ニ付キ檢事ノ指揮ヲ受ケテ之ヲ輔佐スル等ノ任務ヲ有ス(刑訴一〇二四條、一五〇條以下) 警視總監及地方長官(東京府知事ヲ除ク)ハ其ノ管轄區域内ニ於テ司法警察官トシテ犯罪ヲ捜査スルニ付キ地方裁判所檢事ト同一ノ權ヲ有ス(刑訴二四七條)。司法警察ニ關スル職務ハ行政ノ作用ニ非ズシテ司法作用ニ屬シ、此ノ限度ニ於テ警察官吏ハ司法權ノ機關タルモノナリ。其ノ職務ハ官制ニ依リ委任セラレタルニ非ズシテ。別ニ法律ヲ以テ定メラレ、内務大臣ハ之ニ對シテ全ク指揮監督ノ權能ヲ有セズ。

(三) 各地方應ニ屬スル警察官吏ヲ以テハ臨時警察力ニ不足ヲ生ズル場合アリ得ルヲ以テ、其ノ不

足ヲ補フガ爲ニ警察官吏應援ノ制アリ。警察官吏ノ應援ハ一地方應ニ屬スル警察官吏ガ一時他ノ地方應ノ下ニ派遣セラレ其ノ地ノ警察官吏トシテノ職務ニ從事スルモノニシテ、或ハ雙方ノ地方應ノ協議ニ依ルコトアリ或ハ内務大臣ノ命ニ依ルコトアリ(四三年勅令四二七警察官吏職務應援ニ關スル件)。警察官吏ノ應援ハ内地ト樺太トノ間ニモ雙方ノ長官ノ協議ニ依リ之ヲ爲シ得ベキモノトセラレ(大正一四勅令二五八)。

(四) 警察執行ノ機關トシテハ警察官吏ノ外尙憲兵アリ。憲兵ハ陸軍兵ノ一種ニシテ、陸軍大臣ノ所管ニ屬シ、主トシテ軍紀ヲ維持スルノ任ニ當ル者ナリト雖モ、兼ネテ行政警察及司法警察ノ職務ヲ行ヒ、其ノ行政警察上ノ職務ニ關シテハ内務大臣、警視總監及地方長官ノ指揮ヲ承ク(三一、勅令三三) 憲兵ノ警察ニ關スル職務ハ唯警察官吏ノ職務ヲ補充スルノ意義ヲ有スルニ止マル。隨テ特ニ命ヲ承ケタル場合ノ外ハ唯警察官吏ノ現場ニ在ラザル場合ニ於テ其ノ職務ヲ行ヒ得ルニ止マリ、其ノ職務執行ニ際シ警察官吏現場ニ臨ミタルトキハ之ニ其ノ處置ヲ讓ルベキモノトス(明治一四年内務達乙五二) 憲兵行政警察事務規程。

三 非常警察

非常ノ事變ニ際シテハ特ニ軍隊ノ力ヲ以テ治安維持ノ任ニ當ルコトアリ。之ヲ非常警察ト謂フコトヲ得。之ヲ警察ト稱スト雖モ行政機關ノ權能ニ屬スルニ非ズシテ、軍隊ノ權能ニ屬ス、即チ源ヲ天皇ノ統帥大權ニ發スルモノニシテ、形式的意義ニ於テハ行政ノ作用ニ非ズ。唯其ノ實質ニ於テハ、等シク社會公共ノ秩序ヲ維持スル爲ニスル命令及強制ノ權力作用ニシテ、此ノ意義ニ於テハ警察作用ニ屬

ス。非常ノ事變ニ際シテ行ハルルモノナルヲ以テ、一般法律ノ拘束ヲ受ケズ、必要ナル限度ニ於テ專制ノ權力ヲ以テ治安ヲ維持スルナリ。非常警察ノ行ハルルニハ左ノ各種ノ場合アリ。

(一) 戒嚴 戒嚴ガ宣告セラレタルトキハ戒嚴地域内ニ於テハ戒嚴司令官ノ指揮ノ下ニ兵力ヲ以テ警備シ、其ノ地域ニ於ケル行政ヲ指揮スル権能ハ戒嚴司令官ニ移サレ、地方警察機關ハ總テ其ノ指揮ノ下ニ服ス。戒嚴ノ宣告ハ戰時事變ニ際シ軍事行動ノ必要ノ爲ニスルモノニシテ、警察ノ目的ノ爲ニスルモノニ非ズト雖モ、其ノ結果トシテ其ノ地方ノ治安ノ維持ガ軍隊ニ歸屬シ、兵力ニ依ル警察政治ガ行ハルルナリ(憲法摘要五版、三四〇頁以下)。

(二) 行政戒嚴 軍事行動ノ爲ニスルニ非ズシテ、専ラ社會ノ秩序ヲ維持スル爲ニ、一定ノ地域内ニ戒嚴令ノ全部又ハ一部ヲ施行シ、兵力ヲ以テ之ヲ警備スルヲ謂フ。戒嚴令ヲ施行スルモノナルヲ以テ、其ノ效果ニ於テハ戒嚴宣告ノ場合ニ等シク、戒嚴司令官ガ行政ヲ指揮スルノ權ヲ有スト雖モ、唯其ノ目的ニ於テ軍事ノ爲ニスルニ非ズシテ、警察ノ爲ニスルモノナルノ差アリ。戒嚴ノ宣告ハ憲法上天皇ノ大權ニ屬スルニ反シテ、行政戒嚴ハ唯法律又ハ法律ニ代ル勅令ニ依リテノミ之ヲ定ムルコトヲ得(憲法摘要五、版三四二頁)。

(三) 地方廳ノ請求ニ依ル出兵 警視總監又ハ地方長官(東京府知事ヲ除ク)ハ非常急變ノ場合ニ臨ミ兵力ヲ要シ又ハ警護ノ爲兵備ヲ要スルトキハ師團長(警視總監ハ東京警備司令官又ハ師團長)ニ移牒シテ出兵ヲ請フコトヲ得(警視總監官制五條、北海)

(道廳官制五條、地方官官制七條)。出兵ノ請求ハ暴動其ノ他ノ事故ニ基キ警察力ヲ以テ治安ヲ維持スルコト能ハザル場合

ニ於テノミ許サルベキモノニシテ、其ノ請求アルトキハ司令官ハ故ナク出兵ヲ拒ムコトヲ得ズ。其ノ請求ニ基キ出兵アルトキハ軍隊ガ自ラ獨立ニ治安維持ノ任ニ當ルモノニシテ、警視總監又ハ地方長官ハ之ニ對シ指揮權ヲ有スルモノニ非ズ。其ノ作用ハ軍統帥權ニ基クモノニシテ、行政機關ニ對シテハ獨立ノ地位ヲ有ス、出兵ノ請求ハ唯統帥權ガ治安ノ目的ノ爲ニ發動スル動機ヲ爲スニ止マリ權限ヲ委任スル行爲ニ非ズ。軍隊ノ行動ハ軍ノ規律ニ服スルヲ要スルモ、必ズシモ行政法規ニ從ハズ、擾亂ノ鎮定ニ必要ナル限度ニ於テハ其ノ自由ナル判斷ニ依リテ適當ノ措置ヲ取ルコトヲ得ベキモノナリ。

(四) 軍ノ自發的行動 師團長又ハ衛戍司令官ハ事急ニシテ地方廳ノ請求ヲ待ツノ暇ナキトキハ自ラ兵力ヲ以テ便宜處置スルノ權ヲ認メラル(師團司令部條例五條二、項衛戍條例九條三項)。國內ニ於テ治安ヲ維持スルノ任務ハ原則トシテ行政機關ノ權限ニ屬シ、軍ハ其ノ權能ヲ有スル者ニ非ズト雖モ、唯非常ノ急變ニ際シテハ特ニ兵力ヲ以テ治安ヲ回復スルニ必要ナル處置ヲ取ルコトガ許サルナリ。

第三節 警察權ノ限界

警察ハ權力ヲ以テ人民ニ命令シ強制スル作用ナルヲ以テ、其ノ權力ニハ必ず一定ノ限界ナカルベカ

ラズ。警察權が無制限ニ發動シ得ルハ唯絶對ノ專制政治ノ下ニ於テ見ルコトヲ得ルニ止マル。憲法ノ下ニ於テハ警察權ハ必然ニ一定ノ限界ヲ有シ、警察機關ノ專斷ヲ以テ其ノ限界ヲ超ユルコトヲ許サズ。其ノ限界ニ關シテハ左ノ各種ノ原則ヲ舉グルコトヲ得。

一 警察ト憲法上ノ自由權ノ保障

我が憲法ハ其ノ第二十二條以下第二十九條ニ至ル各條ニ於テ臣民ノ自由權ヲ保障シ、法律ニ依ルニ非ザレバ其ノ自由ヲ侵スヲ得ザルコトヲ規定ス。是レ必ズシモ警察作用ノミニ關スル規定ニ非ズト雖モ、警察權ハ臣民ノ自由ヲ制限スル最モ主要ナル作用ナルヲ以テ、此等ノ規定ノ適用ヲ受クルコトモ亦警察權ニ於テ最モ顯著ナリ。

此等ノ規定ノ趣意トスル所ハ、法律ニ依ルニ非ザレバ國家ノ權力ヲ以テモ臣民ノ自由ヲ侵スヲ許サザルコトニ在リ、換言スレバ法治行政ノ主義ヲ示セルモノニシテ、之ヲ警察ニ付テ謂ヘバ、警察權ノ發動モ亦法律ニ基キテノミ行ハレ得ベキコトノ原則ヲ宣言セルモノナリ。

唯警察權ニ關シテハ憲法ハ別ニ第九條ニ於テ天皇ハ公共ノ安寧秩序ヲ保持スル爲ニ必要ナル命令ヲ發シ又ハ發セシムルコトヲ定ム。公共ノ安寧秩序ヲ保持ストハ社會上ノ障害ヲ豫防シ除去スルコトヲ意味シ、即チ消極的ノ治安ノ目的ヲ指スモノニ外ナラズ。此ノ目的ニ必要ナル限度ニ於テ憲法ハ法律ニ牴觸セザル限り命令ヲ以テモ臣民ノ自由ヲ制限スル定ヲ爲シ得ベキコトヲ認メタルナリ。同條ニハ

別ニ臣民ノ幸福ヲ増進スル爲即チ積極的ノ福利ノ目的ノ爲ニモ命令ヲ發シ又ハ發セシムルコトヲ定ムト雖モ、臣民ノ幸福ヲ増進スル爲トハ公共ノ福利ノ爲ニ人民ニ役務ヲ供スル事業ノ經營ノ爲ニスルコトヲ意味シ人民ノ自由ヲ制限シ義務ヲ負擔セシムルコトヲ意味セズ。何トナレバ自由ノ制限ハ其レ自身ニ人民ニ苦痛ヲ課スルモノニシテ直接ニハ幸福ヲ増進スルモノタルヲ得ザレバナリ。此ノ目的ノ爲ニ發スル命令ハ唯人民ガ其ノ事業ヲ利用シ得ベキ條件及事業ノ管理ニ關スル法則ヲ定ムルニ止マリ、單純ナル行政命令ニシテ法規命令ニ非ズ。憲法第九條ニ於テ命令ヲ以テ臣民ノ自由ヲ拘束スル定ヲ爲シ得ベキコトヲ認メタルハ、法律ヲ執行スル爲ノ外ニハ、唯消極的ノ治安ノ目的ニ必要ナル限度ニ止マル。之ヲ警察命令ノ大權ト謂フ(憲法提要五版五、二五頁以下參照)。

警察命令ハ或ハ勅令ヲ以テ定メラルルコトアリ、或ハ官制ノ一般的授權ニ基キ行政官廳ノ命令ヲ以テ定メラルルコトアリ。勅令ノ下ニ於テ内地ニ於テハ内閣總理大臣ハ閣令、各省大臣ハ省令ヲ發スルヲ得ベク、更ニ其ノ下ニ於テ警視總監ハ警視廳令、北海道廳長官ハ北海道廳令、府縣知事ハ府縣令ヲ發スルコトヲ得(同五四二、頁以下)。

此ノ故ニ警察法規ニハ法律ト命令トノ二種アリ。民事法ハ勿論、行政ノ他ノ區域ニ於テモ、官制、軍制ノ如キ憲法ニ特別ノ規定アルモノヲ除クノ外、法律ノ特別ノ委任アルニ非ザレバ、命令ヲ以テハ法規ヲ定ムルコトヲ得ザルニ反シテ、獨リ警察ニ關シテハ消極的ノ治安ノ目的ニ必要ナル限度ニ於テ

命令ヲ以テモ一般ニ法規ヲ定ムルコトガ認めラルルナリ。唯命令ハ法律ノ下ニ、下級ノ命令ハ上級ノ命令ノ下ニ、其ノ效力ヲ有スルモノナルヲ以テ、命令ハ法律又ハ上級ノ命令ニ牴觸スルコトヲ得ザルノ制限アリ。若シ命令ノ規定ニシテ法律又ハ上級ノ命令ニ牴觸スルトキハ其ノ之ニ牴觸スル限度ニ於テ無効ナリ。嘗ニ直接ニ其ノ規定ニ牴觸スル場合ノミナラズ、法律又ハ上級ノ命令ニ於テ既ニ規定セラレタル事項ニ關シテハ、法律又ハ上級ノ命令ニ依リ其ノ規定ヲ盡シタルモノト認ムベク、命令ヲ以テハ唯其ノ施行細則ヲ定メ得ルニ止マリ、法律又ハ上級ノ命令ノ豫想セザル新ナル法規ヲ定ムルコトヲ得ズ。之ヲ法律又ハ上級ノ命令ノ先占區域ト謂フコトヲ得、先占區域内ニハ命令ハ之ニ立入ルコトヲ得ザルモノナリ。

警察法規ガ法律ノ外命令ヲ以テモ定メラルルコトニ基キ、警察權ガ法律ニ基キテノミ行ハレ得ベキコトノ原則ハ、重要ナル制限ヲ受ク。有效ナル命令ハ此ノ點ニ於テ法律ト同一ノ價值ヲ有シ、警察權ハ法律ノ外命令ニ基キテモ行ハレ得ベキコト是ナリ。

警察權ノ發動ニハ必ズ法律カ又ハ少クトモ命令ノ根據アルコトヲ要ス。慣習法ノ成立ハ行政法ニ關シテモ必ズシモ否定スベキニ非ズト雖モ、少クトモ警察法ニ關シテハ、警察ハ權力ヲ以テ命令シ強制スル作用ナルヲ以テ、刑法ニ於ケル程ニ嚴格ニ非ズトスルモ、尙憲法ハ主義トシテハ成文法規ヲ要求シ慣習法ノ成立ヲ否定セルモノト認ムベク、明白ナル反對ノ證據ヲ舉示シ得ル場合ノ外ハ警察權ハ

慣習法ニ依ラズ、成文ノ法律又ハ命令ニ基キテノミ發動シ得ベキモノト解スベシ。

此ノ故ニ内務大臣、警視總監又ハ地方長官ノ如キ一般ニ警察權ヲ與ヘラレタル官廳ト雖モ、其ノ警察權ヲ發動スル爲ニハ法律又ハ勅令ニ規定アル場合ノ外ハ先ヅ命令ノ形式ヲ以テ一般的规定ヲ設ケ、其ノ規定ニ從ヒテノミ實在ノ場合ニ於ケル處置ヲ取ルコトヲ得ベク、命令ヲ發セズシテ直ニ權力的行動ヲ爲シ又ハ爲サシムルハ違法ノ處置タルヲ免レズ。

警察權ハ法律又ハ命令ノ根據ニ基キテノミ行ハレ得ベキモノナルヲ以テ、警察權ノ限界ハ法律又ハ命令ノ規定ニ依リテ定マルモノト謂フコトヲ得。警察權ハ法令ニ依リ許サレタル限度ニ於テ發動シ得ベク、其ノ限度ヲ超エテ人民ノ自由ヲ拘束スルハ常ニ違法ナリ。之ヲ警察權ノ限界ニ關スル第一ノ原則トス。

然レドモ(イ)法令ハ多クノ場合ニ於テ警察官廳ニ授クルニ包括的ノ裁量權ヲ以テシ、或ル範圍ニ於テ警察機關自身ノ自由ナル判斷ニ依リ適當ノ處置ヲ取り得ルモノト爲スコトアリ。警察作用ハ總テノ行政作用中ニモ裁量權ヲ認メラルル範圍ノ最モ廣キモノナリ。而モ警察裁量權ハ便宜裁量ニ非ズシテ法規裁量ナリ(三〇頁^{上卷三版})、其ノ裁量ニ關シテハ一定ノ法律的標準アリ、之ニ違反スル裁量ハ違法ノ行爲ナルコトヲ失ハズ。警察作用ガ適法ナル爲ニハ、單ニ法律又ハ命令ノ規定ニ違反セザルコトヲ以テ足レリトセズ、尙法令ノ範圍内ニ於テ裁量ヲ誤ラザルコトヲ要スルナリ。故ニ警察權ノ限界ヲ明ニスル

爲ニハ法律又ハ命令ノ規定ノミヲ以テ其ノ標準ト爲スコトヲ得ズ、更ニ其ノ裁量權ノ標準ト爲ルベキ法則ヲ明ニスルコトヲ要ス。(ロ)警察法規ハ法律ノ外命令ヲ以テモ之ヲ定ムルコトヲ得ト雖モ、命令ヲ以テ警察法規ヲ定ムルハ法律ニ於ケルガ如クニ自由ナルモノニ非ズ。警察上必要ナル限度ニ於テノミ之ヲ爲シ得ベキモノニシテ、而シテ警察上ノ必要アリト認ムベキヤ否ヤニ付テハ警察權ノ限界ニ關スル一般法則ヲ以テ其ノ標準ト爲サザルベカラズ。

此ノ故ニ警察權ノ限界如何ノ問題ニ付テハ法律命令ノ規定ニ依ルノ外尙條理ニ其ノ標準ヲ求ムルコトヲ要ス。而シテ此ノ點ニ於テハ警察權ノ限界ニ關シ尙左ノ四種ノ原則ヲ擧グルコトヲ得。

二 目的ニ關スル警察權ノ限界

警察ノ通常ノ目的ハ社會生活ノ秩序ヲ維持シ社會上ノ障害ヲ防止シ除却スルコトニ在リ。警察權ガ積極的ノ福利ノ目的ノ爲ニ發動シ得ルハ唯法律ノ特別ノ規定アル場合ニ限り、法律ニ依リ特ニ例外ヲ認メラルル場合ヲ除クノ外ハ、警察權ハ唯消極的ノ治安ノ目的ノ爲ニミ發動スルコトヲ得。何トナレバ社會ノ福利ヲ進メ文化ヲ開發スルコトハ警察ノ通常ノ任務ニ屬セザルモノニシテ、一般ニ警察權ヲ委任セラルル官廳ハ此ノ如キ權能ヲ與ヘラレタルモノト推測スルコトヲ得ザレバナリ。近代ノ國法ハ人民ガ社會生活ニ障害ヲ及ボサザル限り廣ク活動ノ自由ヲ有スルコトヲ基礎原則ト爲ス。社會生活ノ秩序ヲ障害セザランコトハ、社會ノ一員トシテノ國民ノ當然ノ義務ニシテ、警察權ハ此ノ社會的義

務ヲ實現シ強行スルガ爲ニ存ス、此ノ限度ヲ超エテ國民ノ自由ヲ制限スルハ特別ノ法律ノ規定アル場合ノ外、警察權ノ正當ノ限界ヲ超越スルモノナリ。

社會生活ノ秩序トハ國內ニ於テ互ニ交渉アル生活ヲ爲セル一般國民ガ平穩且安全ニ其ノ生活ヲ營ミ共ノ既ニ到達シ得タル文化ヲ毀損セラレザル状態ニ在ルヲ謂フ。約言スレバ健全ナル社會状態ノ意ナリ。此ノ一般状態ニ對シ有害ナル影響ヲ與フベキモノハ即チ社會上ノ障害ニシテ、之ヲ警察違反ト謂フコトヲ得。社會上ノ障害ハ或ハ人類ノ生活行動ニ因リテ生ジ或ハ自然力又ハ自然ノ状態ニ因リテ生ズ、前者ハ警察違反ノ行爲(又ハ不行爲)ニシテ、後者ハ警察違反ノ状態ナリ。警察ノ目的トスル所ハ法律ニ特別ノ定アル場合ヲ除クノ外、唯此等ノ警察違反ノ行爲又ハ状態ヲ除去スルコトニ存ス。若シ警察違反ガ何人ノ權利又ハ自由ヲモ侵害スルコトナクシテ除去セラレ得ベキ場合ニ於テハ、之ヲ除去スルノ作用ガ假令警察官應ニ依リテ行ハレタリトスルモ唯事實上ノ行爲タルニ止マリ、警察權發動ノ問題ヲ生ゼズ。警察權ノ發動ハ唯之ヲ除去スルガ爲ニ人民ニ命令シ強制スルノ必要アル場合ニ於テノミ行ハル。而シテ警察違反ノ發生ニ付キ責ヲ負フベキ地位ニ在ル者ハ、條理ニ於テ其ノ命令又ハ強制ヲ受忍スベキ當然ノ社會的義務アルモノト認ムベク、警察權ハ原則トシテハ唯此ノ條理上認メラレ得ベキ社會的義務ノ限度ニ於テノミ發動シ得ベキモノナリ。積極的ニ社會ノ文化ヲ進ムルコトハ之ニ反シテ必ズシモ社會ノ各人ニ屬スル當然ノ義務トシテ認ムルコトヲ得ズ。此ノ目的ノ爲ニモ國家ハ命令強制ノ

權力ヲ行フコト必ズシモ稀ナラズト雖モ、是レ特別ノ法律ノ規定ニ基クモノニシテ、警察權ノ通常ノ範圍ニ屬セズ。前ニ舉ゲタル行政警察規則(前出)ノ規定ハ此ノ趣意ヲ示スモノナリ(同規則第三條ニハ行政警察ノ職務ヲ大別シテ(一)人民ノ凶害ヲ防護スルコト(二)健康ヲ看護スルコト(三)放蕩淫逸ヲ制止スルコト(四)國法ヲ犯サントスル者ヲ隱密中ニ探索警戒スルコトノ四種ト爲セルモ亦警察ノ任務ガ本來社會上ノ障害ヲ除クコトニ在スルノ趣旨ヲ示スモノナリ)。

警察ノ目的ガ障害除去ニ在ルコトノ結果トシテ、警察上ノ下命ハ社會上ノ障害ヲ生ズル虞アル行爲ヲ禁止シ又ハ制限スルコトニ在ルヲ普通ト爲スト雖モ、是レ必ズシモ其ノ要件ニ非ズ。社會上ノ障害ヲ防止スルガ爲ニ積極的ノ作爲ヲ必要トスル場合ニ於テハ警察權ヲ以テ人民ニ作爲ノ義務ヲ負ハシムルコトモ必ズシモ稀ナラズ。警察ノ目的ガ消極的ナリト謂フハ必ズシモ警察下命ノ内容ガ消極的ナルコトヲ意味セズ。

三 警察公共ノ原則

警察ハ社會公共ノ秩序ヲ保持スルコトヲ目的トスルモノナルヲ以テ、單ニ特定人又ハ特定ノ團體ノ私益ニ關スルニ止マリ、直接ニ公共ニ影響ナキモノニ付テハ警察權ハ之ニ關與スルコトヲ得ズ、警察ハ公共ノ利益ニ影響スベキ限度ニ於テノミ權力ヲ行フコトヲ得ルナリ。之ヲ警察公共ノ原則ト謂フ。此ノ原則ヨリ生ズル結果トシテハ主トシテ左ノ諸點ヲ舉グルコトヲ得。

(一) 警察ハ原則トシテ各人ノ私生活ニ關與スルコトナシ。

勿論各人ハ社會ノ一員ニシテ社會ハ各人ノ集合ヨリ成リ各人ノ利害ハ同時ニ社會ノ利害ナルガ故

ニ、各人ノ安全ヲ保護スルコトハ結局社會ノ利益ヲ保護スル所以ナリト雖モ、各人ノ生活行動ニシテ其ノ影響ノ及ブ所ガ自己ノ一身又ハ其ノ家族ニ止マリ他人ニ影響セザルモノハ、其ノ一身ニ及ボス障害ノ特ニ重大ナルモノヲ除クノ外、私生活トシテ之ヲ各人ノ自制ニ任ジ、國家ノ權力ヲ以テ之ヲ制限スルコトナキヲ原則トスルナリ。

警察ノ關與ヲ受ケザル私生活ノ範圍如何ハ社會上ノ普通見解ニ依ル。過度ノ飲酒、喫煙ハ衛生上有害ナリトスルモ、今日ノ國法ハ一般ニハ之ヲ各人ノ自ラ警ムル所ニ放任シ警察權ヲ以テ之ニ關與スルコトナシ、未成年者ニ對シテハ之ニ反シテ其ノ障害ノ特ニ重大ナルモノトシテ法律ヲ以テ之ヲ禁止ス(未成年者飲酒禁止法、未成年者喫煙禁止法)。自己ノ罹病ヲ豫防スルハ各人ノ自ラ爲スベキ所ニシテ、警察ハ一般ニ之ニ關與セズト雖モ、種痘法ハ特ニ種痘ヲ強制シ、各人ノ痘瘡ニ冒サルコトヲ防護ス。此等ハ法律ノ特別ノ規定ニ依リ警察ガ私生活ノ範圍ニ迄關與スル場合ナリ。其ノ他各人ノ生命身體財產ニ危害切迫シ、而モ各人ガ自ラ自己ヲ防護スル能力ヲ有セザル場合ニ於テハ、警察ハ當然其ノ保護ニ當ルベキ任務ヲ有ス。所謂保護檢束ハ此ノ目的ノ爲ニスルモノニシテ、各人ハ社會ノ一員ナルガ故ニ、自己ノ力ノ及バザル場合ニ於テハ警察ハ其ノ個人的障害ニ對シテモ尙社會上ノ障害トシテ之ヲ除去スベキ任務ヲ有スルナリ。

(二) 私生活ノ自由ノ原則ヨリ生ズル最重要ナル結果ハ私住所ノ自由ナリ。私住所内ノ行動ハ、

直接ニ社會ニ影響ヲ及ボス恐アルモノヲ除ク外、一般ニ警察ノ干渉ヲ受ケザルヲ原則トス。若シ公然ノ場所ニ行ハルルトキハ警察禁止ヲ受クベキ行爲ト雖モ、公衆ニ接觸セザル私住所内ニ行ハルルトキハ原則トシテ各人ノ自由ニ放任セラルルナリ。但シ私住所内ト雖モ直接ニ社會ト接觸シ他ノ者ニモ影響ヲ及ボスベキ行爲又ハ状態ニ付テハ警察ノ干渉ヲ免レズ。家宅ノ建築、家宅内ノ清潔方法、家宅内ヨリ發スル音響等ニ付キ警察制限ヲ加ヘラルルハ此ノ理由ニ因ル。私住所トハ必ズシモ現ニ人ノ居住スル邸宅ノミヲ意味スルニ非ズ、會社、事務所、學校ノ類亦同ジ。唯劇場、寄席、湯屋、宿屋、料理屋ノ如キ多數不定ノ人ノ常ニ出入スル場所ハ公衆ニ接觸スルコト公然ノ場所ト等シク、隨テ警察ノ監督ニ服ス。私住所内ト雖モ、公道ニ面シ外部ヨリ公衆ノ望見シ得ベク其ノ他直接ニ公衆ニ接觸スル場所ハ亦之ト同一視セラル。

(三) 警察ハ單純ナル民事關係ニ關與セズ。

民事上ニ於ケル債務ノ不履行其ノ他民事上ノ不法行爲ニ對シテハ、唯權利者自身ノ要求ニ基キテノミ國家ハ司法權ニ依リ之ニ關與スルモノニシテ警察權ヲ以テ進ミテ之ニ干渉スルコトナシ。事專ラ特定人ノ私益ニ關シ、直接ニ社會公共ニ影響スルモノニ非ザレバナリ。警察ガ民事關係ニ關與スルハ、唯事當事者間ノ利益ニ關スルニ止マラズシテ、同時ニ公衆ノ安全、衛生、風俗、交通其ノ他公共ノ利益ニ影響スル場合ニ於テ、公共ノ利益ヲ保護スルガ爲ニスル場合ニ限ル。就中勞働爭議、小作爭議ハ

本來民事關係ニ付テノ争ニ外ナラズト雖モ、争ノ當事者が多數人ニシテ、公共ノ秩序ニ直接ノ影響ヲ及ボスヲ以テ、法律ハ警察機關ガ其ノ調停ニ關與シ得ベキコトヲ認ム。

(四) 國法上犯罪トシテ刑罰ノ制裁ヲ課セル行爲ハ、民事上ノ不法行爲ト異ナリ、國法ガ公益上有害ナリト爲セルモノナルヲ以テ、之ヲ豫防スルコトハ警察ノ當然ノ任務ニ屬スト雖モ、唯所謂親告罪即チ被害者ノ告訴ヲ待チテ其ノ罪ヲ論ズルモノニ在リテハ、法律ハ國權ノ發動ヲ被害者ノ意思ニ繫ラシムルモノナルヲ以テ、同時ニ他ノ公共ノ利益ニ影響スベキ事情アル場合ノ外、警察ハ之ニ關與スルコトナシ。

(五) 經濟上ノ取引モ亦一般ニ契約自由ノ原則ニ從ヒ警察ハ之ニ關與スルコトナシ。警察權ヲ以テ取引上ノ價格ヲ制限シ物價ノ高低ヲ左右スルガ如キハ、今日ノ國法ノ一般ニ認メザル所ナリ。今日ノ社會經濟ノ組織ハ私有財産制度ト契約自由ノ原則トヲ基本ト爲スモノニシテ、之ニ關與スルコトハ警察ノ正當ナル任務ニ非ズトセラルルナリ。唯自動車又ハ人力車營業、案内業、代書人、質屋、營利職業紹介業等公共ノ利益ニ關シ特殊ノ事情アルモノニ付テ、例外トシテ料金額ニ付テモ警察上ノ制限ヲ加フルコトアルノミ。

四 警察上ノ比例原則

警察權ニ依リ人民ノ自由ヲ拘束スルハ其ノ拘束ガ社會ノ秩序ヲ維持スルノ必要ニ應ズルモノナラザ

ルベカラズ、其ノ必要ノ程度ヲ超エテ人民ノ自由ヲ侵害スルハ警察權ノ正當ノ限界ヲ超ユルモノナリ。普通ニ之ヲ警察ノ比例原則ト謂フ。法律ガ其ノ規定ノ文面ニ於テハ警察官廳ニ廣ク自由裁量ノ權限ヲ認メタル場合ト雖モ、官廳ノ裁量權ハ法律上當然ニ制限セラレ、警察上必要ナル限度ニ於テノミ其ノ權力ヲ行使スルコトガ許サルモノト解スルコトヲ要ス、何トナレバ現代ノ國法ハ社會ノ秩序ヲ害セザル限リ各人ガ其ノ自由ヲ拘束セラレザルコトヲ基礎原則ト爲スモノナレバナリ。

警察ノ比例原則ヨリ生ズル結果トシテハ殊ニ左ノ三點ヲ舉グルコトヲ得。

(一) 警察權ハ社會ノ秩序ガ障害セラレ又ハ障害セラレントスル直接ノ危険アル場合ニノミ發動スルコトヲ得。其ノ障害ノ未ダ發生セザルニ先チ之ヲ豫防スルガ爲ニスル場合ニ於テハ、障害ノ發生ガ相當ノ程度ニ於テ蓋然性ヲ有スル場合ナルコトヲ要ス。單ニ障害ノ可能性アルニ止マリ、普通ノ事情ノ下ニ於テハ障害ノ發生ヲ豫想スベカラザル場合ハ警察權發動ノ理由タルコトヲ得ズ。而シテ障害ノ發生ヲ豫想スベキヤ否ヤハ普通ノ社會見解ニ依ルベク、警察ハ普通ノ社會見解ニ比シテニ神經過敏ナルベカラズ。

(二) 警察權ハ社會上忍容スベカラザル障害ヲ除クガ爲ニノミ發動スルコトヲ得。多少社會ニ有害ノ影響ヲ及ボスベキモノト雖モ、若シ其ノ障害ヲ除クコトニ依リテ一層大ナル社會上ノ不利益ヲ生ズベキトキハ其ノ障害ヲ忍容スルコトガ却テ社會ノ利益ニ適スル所以ニシテ社會ハ之ヲ忍容スベキ義務

アリ。如何ナル障害ヲ以テ社會上忍容スベカラザル障害ト認ムベキカハ一般ノ社會的評價ニ依ルノ外ナシ。例ヘバ工場ノ烟又ハ機械ノ響ハ工業ニ伴フ避クベカラザル結果ニシテ、郊外地ニ於テハ社會ハ其ノ障害ヲ忍バザルベカラザルモ、都會地ノ住宅地域ニ於テハ許スベカラザル障害ナリ。營業用自動車ガ空車ノ儘市街ヲ徘徊スルハ交通ノ安全ヲ妨グル虞アルモ、駐車場ノ設備整ハザル今日ニ於テハ、社會ハ其ノ障害ヲ忍バザルベカラザルモ、特ニ繁華ナル市街又ハ道幅狭キ場所ニ於テハ許スベカラザル障害トシテ之ヲ禁止スルモノアリ。忍容スベキ障害ナリヤ否ヤニ關スル社會的評價ハ又地方的慣習ニ依リ大ナル影響ヲ受ク。夜間道路ニ喧噪スルハ一般ニハ禁止セラルト雖モ、祭禮講社等ノ場合ニハ特ニ忍容セラレ、公然異様ノ風俗ヲ爲スコトハ一般ニハ風俗ヲ害スル違警ノ行爲ナルモ花見ノ場合ニハ特ニ忍容セラルルガ如シ。

(三) 社會上忍容スベカラザル障害ニ付テモ、其ノ障害ヲ除ク爲ニ人民ニ加フルヲ得ベキ制限ハ、其ノ除カントスル障害ノ程度ト適當ナル比例ヲ保ツコトヲ要ス。輕微ナル障害ヲ除ク爲ニハ輕微ナル自由ノ制限ノミガ許サルベク、比較的的重大ナル制限ハ唯之ニ相當スベキ重大ナル社會上ノ必要アル場合ニノミ許サルベキモノナリ。例ヘバ湯屋營業者ガ必要ナル安全装置ヲ怠リタル場合ニハ其ノ装置ヲ爲サシムルヲ以テ障害ヲ除クヲ得ベク直ニ營業ヲ禁止スルヲ得ズ、公安ヲ害スル恐アル者ヲ檢束スルハ唯檢束スルニ非ザレバ之ヲ制止スルヲ得ザル場合ニノミ正當ナリ、傳染病毒ニ汚染セル物品ヲ燒棄

スルハ唯消毒方法ノ施行ニ依リ病毒ヲ除クヲ得ザルカ又ハ物品ノ價格僅少ニシテ保存ノ價ナキ場合ニ
ノミ許サルベシ。

五 警察責任ノ原則

警察上ノ命令又ハ強制ハ原則トシテ唯警察違反ノ發生ニ付キ責ニ任ズベキ地位ニ在ル者ニ對シテノ
ミ行ハルルコトヲ得、之ヲ警察責任ノ原則ト謂フ。

警察責任ハ刑事事又ハ民事責任ノ如ク故意又ハ過失ヲ要件ト爲スモノニ非ズ。何等ノ過失モナク、徳
義上ニハ全然自己ノ責任ニ屬セザル場合ト雖モ、苟モ社會上ノ障害ガ自己ノ生活範圍ヨリ出ヅルモノ
ナルトキハ、其ノ障害ノ除去ニ付キ責ニ任ズルコトヲ要ス。例ヘバ傳染病ニ罹リ又ハ其ノ病毒ニ汚染
シタル疑アル者ハ、其ノ罹病又ハ病毒汚染ニ付キ何等ノ過失ナキ場合ト雖モ、尙傳染病ヲ他ニ蔓延セ
シメザルコトニ付キ責ニ任ズルコトヲ要シ、必要ナル命令又ハ強制ニ服セザルベカラズ。自己ノ所有
スル船舶ガ河川ニ沈没シ航通ヲ妨グルニ至リタルトキハ、其ノ沈没ガ天災其ノ他ノ不可抗力ニ基キタ
ル場合ト雖モ、尙其ノ除去ニ付キ責ニ任ゼザルベカラズ。

自己ノ生活範圍トハ自己ノ一身ハ勿論其ノ家族、使用人、家畜、所有財産、占有物件等凡テ自ラ監
督ノ責ヲ負フベキモノヲ包含ス。故ニ社會上ノ障害ガ人ノ行爲ニ原因スル場合ニ於テハ其ノ行爲者ガ
責任ヲ負フベキコトハ勿論ナレドモ、其ノ行爲者ガ未成年者家族雇人等ナル場合ニ於テハ親權者、戸

主、營業主等其ノ監督者ノ地位ニ在ル者モ亦當然責任ヲ負フコトヲ要シ、自ラ之ヲ知ラザルガ故ヲ以
テ其ノ責任ヲ免ルルコトヲ得ズ。其ノ障害ガ物ニ付テ生ゼル場合ニ於テハ、其ノ物ノ所有者占有者等
凡テ物ノ保管維持ニ付キ責ニ任ズベキ者ガ警察責任者タル地位ヲ有ス。

警察上ノ命令強制ハ原則トシテ唯此等ノ者ニ對シテノミ行ハルルコトヲ得。警察違反ノ原因トハ無
關係ナル第三者ニ對シ命令又ハ強制ヲ爲スコトニ依リテ其ノ違反ヲ除去スルハ原則トシテ許スベカラ
ザル所ナリ。警察上ノ實際ノ便宜ヨリ謂ヘバ、障害ヲ惹起シタル者ニ對スルヨリモ、第三者ニ對シ命
令強制スルニ依リ却テ容易ニ目的ヲ達シ得ベキコトアルベシト雖モ、第三者ハ自己ノ惹起セザル警察
違反ノ状態ニ付キ之ヲ除去スベキ責ヲ負フ者ニ非ザルヲ以テ、之ニ對シテ其ノ自由ヲ拘束スルハ已ム
ヲ得ザル急迫ノ必要ニ因ルノ外ハ警察權ノ正當ナル限界ニ屬セズ。例ヘバ崖ガ崩壊ノ危険アル場合ニ
ハ其ノ地主ニ危険豫防ノ装置ヲ命ズルヲ當然ト爲スベク、崖ノ下ニ在ル住宅ノ居住者ニ對シ居住ヲ禁
止スルハ違法ナリ。私宅内ニ演藝ノ催アル爲戸外ニ見物人群集シ通行ヲ妨グルトキハ警察ハ唯其ノ群
集ヲ退散セシムベク、演藝ヲ禁止スルハ責任ノ轉嫁ニシテ違法ナリ。

唯已ムヲ得ザル急迫ノ必要アル場合ニ於テハ、此ノ原則ハ破ラレテ警察上ノ障害ヲ除去スル爲ニ警
察責任ナキ者ニ對シテモ其ノ負擔ヲ課セラルルコトナキニ非ズ。非常災害ノ場合ニ於テ附近ノ者ニ援
助ヲ命ジ(警察犯處罰
令二條二七)、他人ノ土地物件ヲ使用スルコトガ許サル(行政執行
法四條)ガ如キ其ノ例ナリ。

第四節 警察下命

一 警察下命ノ性質及内容

警察下命トハ國家ノ統治權ニ基キ警察上ノ目的ノ爲ニ人民ニ對シ特定ノ作爲、不作爲、受忍又ハ給付ヲ命ズル行爲ヲ謂フ。

警察下命ハ其ノ内容ヨリ言ヘバ左ノ五種ト爲スコトヲ得。

(一) 絶對ノ警察禁止 例ヘバ祕密結社ノ禁止、阿片吸飲ノ禁止、未成年者喫煙禁止、刺文ノ禁止、寄附強請ノ禁止、飲食物防腐劑使用ノ禁止ノ如シ。社會上有害ナル行爲トシテ絶對ニ禁止セラレルモノニシテ、許可ニ依リテ其ノ禁止ヲ解クコトヲ得ズ。

(二) 許可ヲ留保スル警察禁止 許可ヲ受ケズシテ或ル事ヲ爲スコトヲ禁止スルヲ謂フ。其ノ行爲ハ社會上必ズシモ常ニ有害ナルニ非ズト雖モ、唯之ヲ一般人民ノ自由ニ放任シ何人ニテモ任意ニ爲スコトヲ得シムルトキハ、社會上ノ障害ヲ生ズル虞アルガ故ニ、官廳ヲシテ各場合ニ付キ之ヲ審査セシメ其ノ障害ナシト認ムル場合ニノミ之ヲ許可スルモノタラシムルナリ。其ノ詳細ハ次節ニ之ヲ論ズ。

(三) 警察作爲令 積極的ノ作爲ヲ命ズルヲ謂フ。例ヘバ衛生ノ爲ニ清潔方法消毒方法ノ施行ヲ命

ジ、災厄豫防ノ爲ニ安全裝置ヲ命ジ、監督ノ爲ニ届出又ハ帳簿ノ記載ヲ命ズルガ如シ。

(四) 警察受忍令 警察強制ヲ受忍スル義務ヲ命ズルヲ謂フ。法令ガ警察機關ニ實力ヲ以テ人民ニ或ル事ヲ強制シ得ベキ權能ヲ與フルトキハ、常ニ同時ニ人民ニ對シ其ノ強制ヲ受忍スベキ義務ヲ命ズルモノニ外ナラズ。家宅ノ侵入及搜索、物品ノ差押、沒收其ノ他ノ所有權制限、身體検査、檢束等凡テ正當ノ權限アル機關ニ依ル實力強制ニ對シテハ人民ハ之ニ抗拒スベカラザル義務ヲ負フナリ。

(五) 警察給付令 金錢又ハ物品ノ給付ヲ命ズルヲ謂フ。警察ハ國家ノ收入ヲ目的トスルモノニ非ズト雖モ、唯警察作用ガ特定人ノ利益ノ爲ニ行ハレ又ハ特定人ノ爲ニ必要トナリタル場合ニ於テハ、其ノ費用ヲ償ハシムル爲ニ手数料ヲ徴收シ又ハ實費ヲ辨償セシムルコトアリ、例ヘバ警察許可ニ對シ鑑札料ヲ徴收シ、代執行ノ場合ニ其ノ費用ヲ徴收スルガ如シ。其ノ他警察上ノ強制執行ノ手段トシテ執行罰ヲ課シ、警察監督ノ必要ノ爲ニ出版物ノ納本ヲ命ジ、警察義務ノ履行ヲ擔保スル爲ニ保證金納付ノ義務ヲ負ハシムル(例、新聞紙發行、預約出版)ガ如キ何レモ警察給付令ノ實例ナリ。

二 警察下命ノ形式

警察下命ハ其ノ形式ニ於テハ二種ニ分ツコトヲ得。一ハ法律又ハ命令ノ規定ニ依リ直接ニ其ノ效果ヲ完成シ別段ノ行政行爲ヲ要セザル場合ニシテ、一ハ法律又ハ命令ニ依リテハ未ダ下命トシテノ效果ヲ生ゼズ、其ノ根據ニ基ク行政行爲ニ依リ始メテ其ノ效果ヲ完成スル場合ナリ。其ノ行政行爲ニ依ル

場合ハ之ヲ警察處分ト謂フ。何レノ場合ニモ警察下命ニハ、法律ト同一ノ效力ヲ有スル慣習法又ハ理法ヲ認メ得ベキ場合ノ外ハ、常ニ法律又ハ命令ノ規定アルコトヲ要シ、或ハ其ノ規定ニ依リテ直ニ、或ハ其ノ規定ニ基ク警察處分ニ依リテ下命ガ行ハルルナリ。

(一) 警察法律 ハ警察下命ニ關スル一般の規定ノ最モ通常ノ形式ニシテ、稍重要ナル警察法規ハ概ネ法律ヲ以テ定メラル。法律ノ定ムル所ハ或ハ唯警察官廳ニ一定ノ場合ニ於テ或ル處分ヲ爲スベキ權能ヲ與フルニ止マリ、現實ノ警察義務ハ官廳ノ處分ニ依リテ始メテ生ズルモノナルコトアリ、此ノ場合ニ於テハ法律ハ唯警察處分ノ根據トナルニ止マリ法律ト處分トガ相待チテ始メテ下命トシテノ效果ヲ完成ス。或ハ之ニ反シテ法律ガ直接ニ警察義務ヲ命ジ、警察處分ヲ待タズシテ其ノ效果ヲ完成スルコトアリ、例ヘバ法律ニ依ル警察禁止ノ如シ。

(二) 警察命令 ハ勅令、閣令、省令、廳令、府縣令ノ形式ヲ以テ定メラルモノニシテ、勅令ハ憲法第九條又ハ法律ノ特別ノ規定ニ其ノ根據ヲ有シ、閣令以下ハ直接ニハ官制ニ依ル一般の授權及法律勅令又ハ上級命令ニ依ル特別ノ委任ニ、間接ニハ憲法第九條ニ其ノ根據ヲ有ス。蓋シ警察上ノ必要ノ爲ニハ機宜ニ適スル敏速ノ處置ヲ要シ、又地方的事情ニ應ジテ其ノ規定ヲ異ニスルコトヲ要スルモノアリ盡ク法律ヲ以テ定ムルニ適當ナラザルヲ以テ、警察上必要ナル限度ニ於テハ特ニ命令ヲ以テモ人民ニ新ナル警察義務ヲ命ジ得ベキコトヲ認メタルナリ。

命令ヲ以テ警察法規ヲ定ムルハ其ノ内容ニ於テ法律ヲ以テスルガ如クニ無制限ナルモノニ非ズ。其ノ制限ハ殊ニ四點ニ存ス。(イ)法律條約及上級命令ニ牴觸スル規定ヲ設クルヲ得ザルコト、(ロ)法律又ハ上級命令ノ先占區域(前田三六頁)ニ侵入スルヲ得ザルコト、(ハ)警察權ノ限界ヲ超ユルヲ得ザルコト、(ニ)之ニ附シ得ベキ罰則ハ定メラレタル限度(明治二三法律八四命令ノ條項違犯ニ關スル罰則ノ件、二)ヲ超ユルヲ得ザルコト是ナリ。此等ノ制限中(イ)及(ロ)ノ要件ニ違反スル命令ハ絕對ニ無効ニシテ、司法裁判所モ之ヲ審査スルノ權ヲ有ス(憲法摘要五版五七〇頁參照)之ニ反シテ(ハ)警察命令ノ内容ガ警察權ノ限界ヲ超ユル場合ニ於テハ、其ノ命令ハ違法ナルコトヲ失ハズト雖モ、其ノ果シテ警察權ノ限界ヲ超ユルヤ否ヤハ法律ノ成文ノ規定アルニ非ズシテ、行政權ノ認定ニ任ゼラルルモノナルヲ以テ、其ノ全ク警察權ノ範圍ヲ脱シ、隨テ無權限ノ行爲ト認ムベキ場合ノ外ハ、唯行政權ニ付キ監督ノ任ヲ有スル行政裁判所ニ於テ之ヲ審査シ其ノ違法ナルコトヲ判定シ得ベキニ止マリ、司法裁判所ハ之ヲ審査スルコトヲ得ズ、有效ノ命令トシテ之ヲ適用スベキ拘束ヲ受クルモノナリ。(ニ)命令ニ法定ノ限度ヲ超ユル罰則ヲ定ムル場合ニ於テハ、其ノ處罰ノ原因タル行爲ノ禁止又ハ其ノ他ノ下命ハ之ガ爲ニ無効トナルベキ理由ナク、唯其ノ罰則ガ法定ノ限度ヲ超ユル部分ニ於テノミ無効トナリ、法律上許サレ得ベキ最高限度ノ罰則ヲ定メタルモノトシテ效力ヲ有スベキモノナリ。

以上ノ制限ノ外、從來ノ通説ハ憲法第二十二條乃至第二十九條ニ定メタル臣民ノ自由ヲ制限スル規

定ハ必ズ法律ヲ以テスルコトヲ要シ、命令ヲ以テハ之ヲ定ムルヲ得ズト爲シ、實際ニモ此等ノ事項ニ付テハ現在ニ於テハ概ネ法律ヲ以テ定メラレ、命令ヲ以テ定メ得ベキ餘地ハ甚ダ限ラレタリト雖モ、尙此等ノ事項ヲ以テ絶對ニ命令ヲ以テ規定スルヲ得ザルモノト爲スベカラズ。比較的輕微ナル事項ニ付テハ例ヘバ風俗警察ノ爲ニスル集會ノ制限(例ダンス)、營業警察ノ爲ニスル結社ノ制限(例、料理屋組合ノ取締、人力車)、警察監督ノ爲ニスル住所ノ立入(例、口調査)又ハ審問(例、營業警)ノ如キ、命令ヲ以テ規定セララルモノ必ズシモ稀ナリトセズ。且ツ若シ此等憲法ノ保障アル事項ニ付テハ絶對ニ命令ヲ以テ規定スルヲ得ザルモノト爲サバ(二三)憲法ハ刑罰法律主義ノ原則ヲ明言セルヲ以テ、命令ヲ以テハ全ク罰則ヲ定ムルヲ得ザルモノトナリ(隨テ此ノ見解ニ從ハバ明治二三法律八四ニ依リ命令ニ罰則ヲ附スルコトヲ許シタルハ違憲ノ法律トナルベシ、是レ普通ノ法律ノ委任トハ性質ヲ異ニス)、總テノ警察命令ハ無制裁ノ法トナラザルベカラザルベシ。故ニ憲法第九條ニ定ムル警察命令ノ大權ハ第二十二條以下ニ依ル自由權ノ保障ニ對シ特例ヲ爲スモノニシテ、此等ノ列記事項ト雖モ、警察上必要ナル限度ニ於テハ命令ヲ以テ之ヲ定ムルヲ妨ゲザルモノト解スルヲ以テ正當ト爲スベシ(憲法概要五、版一八七頁)。形式ニ於テハ命令ハ正當ノ權限アル者ニ於テ制定シ、豫メ定メラレタル方式ヲ以テ公布セラルルコトヲ其ノ有效要件ト爲ス。此等ノ點ニ付テハ行政裁判所ハ勿論、司法裁判所モ之ヲ審査スルノ權ヲ有シ、其ノ要件ヲ備ヘザルモノハ之ヲ無効トシテ判決スルコトヲ要ス。

(三) 警察處分 ニ依ル下命ハ常ニ法律又ハ命令ノ根據ニ基クコトヲ要シ、處分ヲ以テ法律命令ノ認メザル新ナル義務ヲ課スルコトヲ得ズ。法律又ハ命令ニ根據ヲ有セザル警察官廳ノ行爲ハ、外形上下命ノ如キモノト雖モ概ネ唯事實上ノ注意勸告タルニ止マリ、警察處分トシテノ效力ヲ有スルモノニ非ズ。

處分ハ或ハ特定人ニ對シテ下サルルコトアリ、或ハ多數不定ノ人ニ對スル一般的下命ナルコトアリ(例、一町村ノ全部又ハ一部ニ對シ大掃除ヲ命ジ、一定ノ年齡以テノ總テノ者ニ種痘ヲ命ジ、一定ノ場所ノ通行ヲ禁止スルノ類)、後ノ場合ハ或ハ之ヲ一般處分ト稱スルコトヲ得。一般處分ハ稍命令ニ類スト雖モ、命令ニ依リテハ新ナル義務ヲ定ムルヲ得ルニ反シテ、一般處分ニ依リテハ唯法律命令ニ依リテ既ニ定メラレタル義務ヲ實現スルヲ得ルニ止マルコトニ於テ區別セラル。警察處分ノ形式ハ一定セズ、書面ニ依ルヲ通常トスルモ法令ニ別段ノ定ナキ限ハ口頭ヲ以テスルモ有效ナルヲ妨ゲズ。其ノ特定人ニ下サルル場合ニハ其ノ者ニ告知スルコトヲ要シ、多數不定人ニ下サルル場合ニハ適當ノ方法ヲ以テ一般ニ公示スルコトヲ要ス。時トシテハ制札ヲ用キルコトアリ。警察處分ヲ爲スノ權ハ法令ノ定ムル所ニ依リ警察官廳又ハ官廳ノ命ヲ承ケタル警察官吏ニ屬ス。蓋シ官廳ノ權限ハ部下ノ官吏ヲシテ之ヲ代理セシムルヲ得ベキヲ以テ、其ノ代理ヲ命ゼラレタル限度ニ於テハ部下ノ官吏ノ爲シタル下命ガ官廳ノ行爲トシテノ效力ヲ有スルナリ。

時トシテハ警察下命トシテノ制札ヲ建ツル權能ヲ私人ニ授與スルコトアリ。例ヘバ道路ヲ掘鑿スル電氣又ハ瓦斯企業者ニ道路通行止ノ制札ヲ、神社ノ管理者ニ神社境内ニ車馬ヲ乗入ルルコトヲ禁止ス

ル制札ヲ建ツルコトヲ許スガ如シ。此等ノ制札ニハ警察官廳ノ名ヲ記スモノニシテ、官廳ノ下命トシテノ效力ヲ有ス。即チ此ノ場合ニ於テハ警察官廳ノ意思ガ此等ノ者ヲ通ジテ表示セラルルモノニ外ナラズ。

三 警察下命ノ效果

警察下命ノ效果ハ特定又ハ不特定ノ受命者ニ對シ其ノ下命ノ内容ニ應ジテ之ニ遵由スル義務ヲ負ハシムルコトニ在リ。此ノ義務ヲ警察義務ト謂フ。警察義務ハ或ハ直接ニ法律又ハ命令ニ依リテ生ジ、或ハ法律命令ニ基ク行政行爲ニ依リテ生ズ。何レニシテモ警察義務ハ常ニ或ル事ヲ爲シ又ハ爲サザル義務ニシテ、自然ノ自由ガ其ノ限度ニ於テ法律上ニ拘束セラルルナリ。

警察下命ガ特定人ニ對シテ下サルル場合ニ於テハ、其ノ效果ハ原則トシテ唯其ノ特定人ニノミ及ブコトハ言ヲ待タズト雖モ、此ノ點ニ於テ警察下命ニハ嚴格ニ對人的ナル場合ト然ラザル場合トヲ區別スルコトヲ要ス。警察下命ガ特定人ニ對シテノミ效果ヲ有スルハ唯嚴格ニ對人的性質ヲ有スル下命ニ限ル。對人的ノ下命トハ特定人ノ人的事情ヲ理由トシテ其ノ者ニ對シテ下サレタル下命ヲ謂フ。例ヘバ特定人ニ種痘ヲ爲スコトヲ命ジ、風俗ヲ害スル營業ヲ爲ス者ノ居住ヲ制限スルガ如シ。之ニ反シテ警察下命ガ物、營業其ノ他外界ノ事物ニ著眼シテ其ノ物ノ所有者、營業主等ニ下サレタル場合ニ於テハ、嚴格ナル意義ニ於テハ之ヲ特定人ニ對スル下命ト見ルコトヲ得ズ、下命ノ效果ハ其ノ物、營業等

ニ固著スルモノニシテ、物ノ所有權、營業等ガ相續人又ハ讓受人ニ移轉スルト共ニ、其ノ權利承繼人ガ當然ニ亦其ノ效果ヲ受クルモノナリ(尙此ノ點ニ付テハ後ニ警察許可ニ付テ述アル所ヲ參看セヨ)。

警察下命ノ效果ハ直接ニハ私法的效果トハ無關係ナルコト前ニ述ベタルガ如シ。警察下命ニ因リテハ唯受命者ノ國家ニ對スル公法上ノ義務ヲ生ズルニ止マル、之ニ依リテ直接ニ私法的效果ヲ左右スルモノニ非ズ。故ニ例ヘバ(イ)警察下命ニ違反スル行爲ハ罰則ノ定ムル所ニ依リ處罰ノ原因ト爲ルベシト雖モ、法律行爲トシテハ必ずシモ無効ナルニ非ズ。發賣禁止トナリタル出版物ヲ販賣シ、暴利取締令ニ違反シテ暴利ヲ得ルハ警察違反ナレドモ、賣買契約トシテハ有效ナルヲ妨グズ。(ロ)警察下命ノ效果ガ特定ノ一人ノ利益ニ歸スルコトアルモ、受益者ハ之ニ依リテ私法上ノ請求權ヲ有スルニ非ズ。例ヘバ醫師ノ診療義務ハ警察義務タルニ止マリ、病者ガ醫師ニ對シ其ノ診療ヲ請求スル權利ヲ有スルニ非ザルガ如シ。(ハ)警察下命ニ依リ法人ヲ創立シ、又ハ之ヲ消滅セシムルコトヲ得ズ、警察下命ハ唯組合ノ組織ヲ命ジ、結社ヲ禁止シ、結社ノ解散ヲ命ズルコトアルノミ、其ノ結社ガ法人トシテ有效ニ成立スルヤ否ヤハ直接ニハ警察下命ト關係ナキ別個ノ問題ナリ。

然レドモ警察下命ノ間接ノ結果トシテ法律關係ヲ設定シ、權利ヲ制限シ又ハ消滅セシメ、法律行爲ノ效力ヲ妨グ、法人ヲ解散セシムル等ノ結果ヲ生ズルコトハ其ノ例少カラズ。例ヘバ感化院ノ入院強制ニ因リ入院者ト感化院トノ間ニ特別ノ法律關係ヲ生ジ、出版物ノ納本ヲ命ズルニ因リ又ハ禁制品ヲ

沒收スルニ因リ其ノ所有權ガ國庫ニ歸屬シ、刺文禁止、富籤禁止ノ如キ或ル所爲ヲ公ノ秩序ニ反スルモノトシテ絶對ニ禁止スルコトニ依リ其ノ所爲ヲ爲スベキ債務ヲ負擔スルコトヲ目的トスル法律行爲ヲシテ民法上ニモ無効ナラシムルノ結果ヲ生ジ、或ル營業ヲ目的トスル法人ニ對シ其ノ營業ヲ禁止スルニ因リ法人解散ノ結果ヲ生ズルガ如シ。總テ此等ノ場合ニ於テモ警察下命ノ直接ノ效果トシテハ唯其ノ下命ニ遵ヒ事實上ニ或ル作爲ヲ爲シ又ハ爲サザル義務ヲ生ズルニ止マル、唯其ノ間接ノ結果トシテ法律的能力ニ影響ヲ及ボスモノニ外ナラズ。

警察下命ノ地域的効果ハ法律又ハ勅令ニ依ル特別ノ根據アル場合ヲ除ク外、唯官廳ノ管轄區域内ニ止マルヲ原則トス。一府縣知事ガ或ル行爲ヲ禁止シタリトスルモ、其ノ禁止ノ效果ハ原則トシテ他府縣ノ管内ニ及バズ、他府縣ニ於テハ適法ニ之ヲ爲スコトヲ得ベシ。之ニ對スル例外トシテ、(イ)法律又ハ勅令ニ依リ特ニ其ノ效果ガ其ノ管轄區域外ニ及ブコトヲ規定セル場合アリ(例、古物商取締法一四條二項ハ古物商又ハ質屋營業ノ禁止及停止ノ效力ガ全國ニ及ブコトヲ定ム)、法律又ハ勅令ヲ以テハ自由ニ官廳ノ權限ヲ定ムルヲ得ベキヲ以テ、地方官廳ノ權限ニ關シテモ其ノ效果ヲ普通ノ管轄區域外ニ及ボサシムルコトヲ妨ゲザルナリ。之ニ反シテ省令又ハ地方廳ノ命令ニ依リテハ其ノ權限ヲ動カスコトヲ得ズ。(ロ)下命ノ内容ガ性質上其ノ效果ヲ一定ノ地域ニ限定スベカラザルモノナルトキハ一地方廳ノ下命ト雖モ特別ノ規定アルヲ待タズシテ當然其ノ管轄區域外ニモ效果ヲ及ボスモノト認ムベキモノアリ。例ヘバ案内業ハ業務ノ性質上其ノ行爲

ガ一地方廳ノ管轄區域ニ止マルモノニ非ザルヲ以テ、案内業者ノ業務ノ禁止ハ地方長官ニ依リ行ハルルモノナルモ(案内業者取締規則一四條)、尙其ノ效果ハ當然全國ニ及ブモノト解スベク、自動車ノ使用禁止(自動車取締令九條)ノ如キ亦同一ニ解スベシ。同一ノ法規ガ全國ニ施行セラルル場合ニ於テハ其ノ法規ヲ適用スルノ權ガ地方廳ニ屬スル場合ト雖モ、其ノ法規ノ效力ニ基キ時トシテ其ノ效果ガ全國ニ及ブコトアルヲ妨ゲザルナリ。

警察下命ノ效果ハ人民ニ財産上ノ損失ヲ加フルコト尠カラズト雖モ、此ノ損失ニ對シテハ義務者ハ原則トシテ補償ヲ請求スルコトヲ得ズ。自ラ警察責任ヲ負フベキ地位ニ在ル者ナルヲ以テ其ノ損失ヲ受忍スルヲ要スルナリ。唯其ノ損失ノ特ニ重大ニシテ、其ノ全部ヲ義務者ニ負擔セシムルコトガ公平ノ要求ニ適セザル場合ニ於テハ法律ハ或ハ其ノ損失ノ全部又ハ一部ニ對シ補償請求權ヲ與フルコトアリ(例、市街地建築物法一八條、傳染病豫防法一九條ノ二、家畜傳染病豫防法二四條)。補償請求權ハ唯法律ノ定アル場合ニ於テノミ生ズ。

四 瑕疵アル警察下命

警察下命ノ適法ナルガ爲ニハ法律又ハ適法ナル命令ニ根據ヲ有スルモノナルコトヲ要シ、法律又ハ命令ノ範圍内ニ於テ更ニ警察權ノ限界ヲ超ユルモノナラザルコトヲ要ス。此等ノ要件ニ反スルモノハ法律上ノ瑕疵アルモノナリ。

警察下命ノ法律上ノ瑕疵ガ下命ノ效果ニ如何ナル影響ヲ及ボスカニ付テハ三ノ場合ヲ區別スルコト

ヲ要ス。

(一) 警察下命ノ單純ナル違法ハ下命ノ效力ヲ阻却スル原因トナラズ。其ノ違法ナリヤ否ヤハ正當ノ監督權アル上級廳又ハ行政裁判所ニ於テノミ之ヲ審査スル權能ヲ有シ、處分廳自身ガ之ヲ取消スノ外ハ監督廳又ハ行政裁判所ノ權限ニ依リテノミ之ヲ取消スコトヲ得。其ノ取消アル迄ハ國家ノ意思トシテ完全ナル效力ヲ有シ、司法裁判所ハ之ヲ審査スル權能ヲ有セズ。司法裁判所ハ其ノ下命ヲ違法ナリト認ムルモ、尙下命ノ違反ニ對シテハ罰則ノ定ムル所ニ依リ之ヲ處罰スルコトヲ要スルナリ。

其ノ下命ヲ受ケタル者ハ訴願又ハ行政訴訟ニ依リ其ノ取消ヲ求ムルノ外救濟ヲ受クルノ途ナク、而シテ我が現行法ハ地方警察ニ關スル件ニ付キ一般ニ訴願ヲ許セルノ外、警察下命ニ對シテハ營業免許ノ取消及特別法ニ依ル二三ノ特殊ノ事件ヲ除キ全ク行政訴訟ノ提起ヲ許サザルヲ以テ、違法ノ警察下命ニ對シテモ其ノ救濟甚シク不充分ナルヲ免レズ。警察權濫用ノ非難ハ主トシテ之ニ依リテ生ズ。

(二) 之ニ反シテ警察下命ガ無權限ノ行爲ナルトキ、法律上ノ不能ヲ内容トスルモノナルトキ、必要ナル手續又ハ形式ヲ缺クモノナルトキ(上卷三版一頁三頁以下參照)ニ於テハ其ノ取消ヲ待タズシテ當然無効ナリ。

警察下命ガ無効ナリヤ否ヤニ付テハ管ニ監督廳又ハ行政裁判所ガ之ヲ審査シ得ルノミナラズ、司法裁判所ニ於テモ之ヲ審査シ判斷スルノ權ヲ有ス。無効ナル下命ニ違反スルモ處罰ノ原因トナルコトナク、裁判所ハ其ノ下命ガ無効ナルコトヲ理由トシテ無罪ヲ宣告スルコトヲ要ス。無効ナル下命ノ執行

ニ抗拒スルモ公務執行抗拒罪ヲ構成スルコトナク、其ノ抗拒ハ正當防衛ナリ。要スルニ警察下命ガ單ニ違法ナルニ止マラズ、其ノ實質上又ハ形式上ノ有效要件ヲ缺ク場合ニ於テハ、全ク下命トシテノ法律上ノ效果ヲ生ズルコトヲ得ザルモノニシテ、其ノ下命ヲ受ケタル者モ之ニ遵由スベキ義務ヲ負フコトナシ。

(三) 警察下命ノ違法ナルコトガ訴願又ハ行政訴訟ニ依リ確定セラレ、又ハ司法裁判所ノ判決ニ依リ無効トシテ認メラレタル場合ニ於テモ、其ノ下命ヲ爲シタル官吏ノ刑事又ハ民事責任ノ問題ニ關シテハ、必ズシモ之ヲ違法ナリト爲スコトヲ得ズ。

官吏ノ職務行爲ガ刑法上ノ犯罪トナリ又ハ民事上ノ不法行爲ヲ構成スル爲ニハ、單ニ其ノ行爲ガ行政法上ノ意義ニ於テ違法ナルコトヲ以テ足レリト爲サズ、刑事又ハ民事責任ヲ生ズベキ原因トシテノ違法性ヲ備フルコトヲ要ス。此ノ意義ニ於テノ違法性ハ唯其ノ行爲ガ官吏個人ノ惡意又ハ忍容スベカラザル過失ニ基キタル場合ニ於テノミ生ズ。刑法第九十三條及第九十四條ノ罪ハ即チ此ノ場合ニ該當スルモノニシテ、其ノ所謂職權ノ濫用トハ、單ニ惡意ヲ以テ其ノ行爲ノ違法ナルコトヲ意識シナガラ之ヲ爲シタル場合ノミナラズ、忍容スベカラザル過失即チ法律ノ不知又ハ普通人ノ注意ヲ以テ陷イルベカラザル誤解又ハ事實ノ認定ノ誤ニ基ク場合ヲモ包含スルモノト解スベシ。而シテ刑法上ノ犯罪ニ該當スベキ場合ニ於テハ又當然民法上ノ意義ニ於テモ不法行爲ニ該當シ、官吏ハ個人トシテ損害

賠償ノ責ニ任ゼザルベカラズ(上卷三版二七)。
○頁以下參照。

違法ナル警察下命ニ基ク當該官吏ノ刑事又ハ民事ノ責任ハ、其ノ下命ノ法律上ノ效力トハ無關係ナリ。一方ニ於テハ其ノ下命ガ國家ノ行爲トシテハ有效ナル場合ト雖モ、尙官吏ガ惡意ヲ以テ又ハ重大ナル過失ニ依リ職權ヲ濫用シタルモノナルトキハ其ノ責任ヲ免ルルヲ得ザルト共ニ、一方ニ於テハ其ノ下命ガ國家ノ行爲トシテ全く無効ナル場合ト雖モ、惡意又ハ重過失ニ出デザル場合ニ於テハ刑事又ハ民事ノ責任ヲ生ズルコトナシ。

五 警察下命ノ違反

警察下命ヲ受ケタル者其ノ下命ニ遵由セザル場合ニ於テハ其ノ效果ハ二ノ方面ニ於テ生ズ。一ハ警察上ノ強制執行ノ手段ニ依リ義務ノ履行ヲ強制シ得ベキコト是ナリ。一ハ罰則ノ定ムル所ニ依リ處罰シ得ベキコト是ナリ。前者ハ其レ自身警察權ノ作用トシテ行ハレ、後者ハ刑罰權ノ作用トシテ行ハル。時トシテハ民事裁判所ノ判決ニ依リ秩序罰ヲ課スルコトアリ。

(一) 警察上ノ強制執行 警察義務ノ不履行ニ對シテハ警察權自身ノ作用ニ依リ其ノ強制執行ヲ爲スコトヲ得。警察上ノ強制執行ノ手段ハ一般行政上ノ強制執行(上卷一三)ニ同ジ。(イ)若シ其ノ義務ガ他人代リテ之ヲ爲スモ目的ヲ達シ得ベキ作爲ノ義務ナルトキハ官廳ガ自ラ其ノ作爲ヲ爲シ又ハ第三者ヲシテ之ヲ爲サシメ其ノ費用ヲ義務者ヨリ徴收スルコトヲ得ベク(代執行)、(ロ)若シ其ノ義務ガ他人

ノ代リテ爲スヲ得ザル作爲ノ義務又ハ不作爲ノ義務ナルトキハ、過料ニ處スベキコトヲ戒告シ、若シ尙其ノ義務ヲ履行セザルトキハ其ノ戒告シタル過料ヲ科シ(執行罰)、(ハ)急迫ノ事情アルトキ又ハ他ノ強制執行ノ手段ニ依リテハ目的ヲ達シ難キトキハ實力ニ依リテ其ノ命ジタル状態ヲ實現セシムルコトヲ得ベク(直接強制)、(ニ)若シ又其ノ義務ガ金錢ノ給付ヲ目的トスル場合ニハ法律ハ國稅滯納處分ノ例ニ依ラシムルヲ通常トス(行政上ノ強制徵收)。

(二) 警察罰 警察義務ノ違反ニ對シテハ法律ハ又大多數ノ場合ニ於テ之ガ制裁トシテ刑罰ヲ科スベキコトヲ定ム。其ノ處罰ハ刑法ニ於テ刑名ヲ定メタル罰ニシテ原則トシテ刑法總則及刑事訴訟法ノ適用ヲ受ケ、隨テ形式上ハ刑罰ノ一種ナリト雖モ、其ノ處罰ノ原因タル所爲ハ警察義務ノ違反ニ外ナラザルヲ以テ、之ヲ警察罰ト謂ヒ、以テ普通ノ刑事罰ト區別ス。

警察罰ハ行政罰ノ一種ナリ。行政罰トハ行政法上ノ義務違反ニ對スル制裁トシテ課スル所ノ罰ヲ謂フ。我ガ國法ハ行政法規ノ違反ニ對シテモ、懲戒罰及秩序罰(殊ニ府縣條例及市町村條例ニ依リ府縣及市町村ノ科スル過料)ヲ除クノ外、普通ノ刑事犯罪ト同ジク刑法ニ定ムル所ノ刑罰ヲ以テ其ノ制裁ト爲ス。即チ行政罰モ亦刑法ノ意義ニ於テハ刑罰ノ一種ニシテ、之ヲ課スルハ司法權ノ作用ニ屬ス。唯行政罰ノ原因タル行政法規ノ違反ハ其ノ性質ニ於テ刑事犯罪トハ區別スルコトヲ要ス。其ノ區別ノ標準ニ付テハ學說必ズシモ一ナラズト雖モ、刑事犯罪ハ國家ノ命令又ハ禁止アルヲ待タズ、社會ノ法的信念ニ於テ當然許スベカラザル社會

惡トシテ認識セラルル行爲又ハ不行爲ヲ意味シ、之ニ對スル制裁トシテノ刑罰ハ此ノ社會的惡性ノ發現ヲ罰スル爲ニスルモノナルニ反シテ、行政犯罪ハ國家ノ命令又ハ禁止ニ依リテ始メテ生ズル義務ニ違反スル行爲又ハ不行爲ヲ意味シ、之ニ對スル制裁トシテノ刑罰ハ惡性ヲ罰スルニ非ズシテ命令又ハ禁止ニ違反シタルコトヲ罰スルモノナルコトニ、其ノ區別ノ大體ノ標準ヲ有ス。所謂自然犯ト法定犯又ハ實質犯ト形式犯トノ區別モ大體ニ於テ之ト思想ヲ等シクスルモノナリ。刑法ノ規定ガ常ニ何々ノ所爲ヲ爲シタル者ハ何々ノ罰ニ處スト曰ヒ、別ニ其ノ所爲ヲ禁止シ又ハ命令スル規定ヲ掲ゲザルニ反シテ、行政法規ハ通常先ヅ一定ノ所爲ヲ爲シ又ハ爲サザルコトヲ命ズル規定ヲ設ケ、然ル後別ニ特定ノ條規ニ違反シタル者ハ何々ノ罰ニ處スベキコトヲ定ムルヲ例トスルハ、蓋シ此ノ理由ニ出ヅルナリ。

行政罰ハ其ノ原因タル義務違反ノ種類ニ應ジ、警察罰、財政罰、軍政罰、公企業罰等ノ種類ヲ別ツコトヲ得ベク、而シテ警察罰ハ警察下命ノ違反ニ對スル制裁トシテ課セラルル罰ナリ。

警察罰モ形式上ハ刑罰ノ一種ナルヲ以テ、原則トシテハ刑法總則ノ適用ヲ受ク(刑法八條)。唯警察罰ハ警察違反ニ對スル制裁ナルコトノ性質ニ基キ、法律ハ多クノ場合ニ於テ刑法總則ニ對スル例外規定ヲ設ク。其ノ例外規定ノ定ナキ場合ト雖モ、行爲ノ性質ガ警察犯ナル場合ニ於テハ、或ル程度ニ於テ當然刑法總則ノ規定ヲ除外スルモノト解セザルベカラザルコトアリ。就中(イ)刑事犯罪ハ犯意ヲ其ノ成立

要素ト爲スニ反シテ、警察犯ハ犯意ヲ要セズ、保護監督又ハ注意ノ義務ヲ怠リタルコトニ依リ既ニ其ノ罪責ヲ生ズルニ充分ナリ。警察犯ヲ或ハ形式犯ト稱スルハ之ガ爲ニシテ、即チ形式的ニ法令違反ノ事實アレバ犯罪ハ當然成立スルヲ謂フ。例ヘバ夜中點火セズシテ自動車ヲ馳スルハ、假令機械破損ノ爲ニ點火ヲ爲スヲ得ザル状態ニ在リタリトスルモ、尙機械ノ破損スベキ危險アルコトヲ知ラズシテ之ヲ運轉シタル過失アルモノニシテ其ノ責任ヲ免ルルコトヲ得ズ。届書ヲ雇人ニ持參セシメタルニ雇人ガ中途ニ於テ之ヲ委棄シテ届出ヲ爲サザリシガ如キモ、雇主ハ此ノ如キ雇人ヲ使用シタルコトノ過失アルモノニシテ、雇主ハ届出義務違反ニ付キ責ヲ負フコトヲ要ス。但シ警察犯ノ成立ニ付テモ、少クトモ警察義務者ガ人力ヲ以テ其ノ義務ヲ履行シ得ベキ状態ニ在ルニ拘ラズ、其ノ義務ニ違反シタル事實アリタルコトヲ要件トス。若シ絶對ノ不可抗力ニ出デタル場合ナルトキハ處罰セララルコトナシ。(ロ)刑事犯罪ニ付テハ法人ハ犯罪能力ナキニ反シテ、警察義務ハ法人モ等シク之ヲ負ヒ、殊ニ法人ハ營業ノ主體トシテ營業警察ニ服スルモノナルヲ以テ、營業警察ニ關シテハ法人モ亦警察義務違反ノ責任ヲ免ルルコトヲ得ズ、勿論懲役、禁錮、拘留ハ性質上法人ニ科スルコトヲ得ズト雖モ、罰金、科料及沒收ハ法人ニ對シテモ科スルコトヲ得ザルベカラズ。但シ此ノ點ニ於テハ法律ニ依リ必ズシモ立法ノ主義ヲ同ジクセズ。或ハ法人自身ヲ責任者トシテ之ヲ處罰スベキモノト爲スコトアリ、或ハ法人ノ代表者ヲ責任者トシテ之ヲ處罰スベキモノト爲スコトアリ。其ノ何レガ法律上ノ責任者ナルカハ一ニ法

律ノ定ムル所ニ依ル。(ハ)警察犯ノ責任ハ必ズシモ刑事犯ノ如ク犯行アリタル者ガ之ヲ負フニ非ズ。殊ニ營業警察ニ關シテハ主タル義務者ハ營業主ナルヲ以テ法律ハ概ネ其ノ營業ニ關シ家族、雇人、從業者等ノ行爲ニ因リ義務違反ヲ生ジタル場合ニ於テモ營業主ガ警察罰ノ責ニ任ジ、營業主ガ未成年者又ハ禁治產者ナルトキハ其ノ法定代理人ガ責ニ任ズベキモノト爲シ、其ノ指揮ニ出デザルノ故ヲ以テ處罰ヲ免ルルヲ得ザルモノト爲セリ。(ニ)刑事犯罪ニ關スル併合罪ノ規定ハ警察犯ニ適用セラレザルヲ通常トス。是モ警察罰ガ犯人ノ主觀的犯情ニ基クモノニ非ズシテ、法律違反ノ事實ニ基クモノナルコトヨリ生ズル結果ナリ。

警察罰ハ舊ニ法律ニ依リテノミナラズ或ル程度ニ於テハ命令ヲ以テモ定メラル。勅令ニハ二百圓以内ノ罰金、一年以下ノ懲役、禁錮、拘留、科料、關令及省令ニハ百圓以内ノ罰金、三月以下ノ懲役、禁錮、拘留、科料、廳令及府縣令ニハ五十圓以内ノ罰金、拘留、科料ノ罰則ヲ附スルコトヲ得。警察罰規定ハ種々ノ警察法規ニ附隨シテ規定セララルノ外別ニ警察犯處罰令(四一內務省令一六)ノ定アリ、諸種ノ警察犯ヲ一括シテ之ニ對スル罰則ヲ定ム。舊刑法ニハ犯罪ヲ分チテ重罪、輕罪、違警罪ノ三ト爲シ、違警罪ニ關スル規定モ刑法中ニ併セ設ケタルニ反シテ、新刑法ハ此ノ三種ノ區別ヲ廢スルト共ニ、舊刑法ノ違警罪ニ相當スル規定ハ之ヲ刑法中ヨリ削除シ、而シテ內務省令ヲ以テ別ニ警察犯處罰令ヲ定メタリ。其ノ各種ノ警察法規ニ依リテ定メラレタルト警察犯處罰令ニ依リ規定セラレタルトヲ問ハズ警

察犯タル性質ニ於テハ異ナルコトナシ。

(三) 秩序罰 稀ナル例外トシテハ法律ハ警察義務違反ニ對スル制裁トシテ全ク刑法ニ定ムル刑ト名稱ヲ異ニスル處罰ヲ科スルコトアリ、過料是ナリ。過料ハ形式上ニ於テモ全ク刑罰ト區別セラレ、隨テ刑法總則及刑事訴訟法ノ適用ヲ受ケズ。過料ノ名ヲ附セラルル罰ハ普通ニ秩序罰ト稱セラルト雖モ、秩序罰ハ單ニ形式的觀念ニシテ、其ノ性質ヨリ言ヘバ種々ノ罰ヲ包含シ、殊ニ執行罰、財政罰、營造物利用ノ秩序ヲ維持スル爲ノ罰、民事關係ノ秩序ヲ維持スル爲ノ罰、公共組合ニ於ケル組合員ノ懲戒罰ノ如キ亦過料ノ名ヲ附スルモノアリ、而シテ警察義務ノ違反ニ對シテモ法律ハ往々過料ノ制裁ヲ科スルコトアリ(殊ニ産業ニ關スル警察)。其ノ總テニ共通ナル所ハ唯刑法總則及刑事訴訟法ノ適用ヲ受ケザルコトニ存ス。其ノ罰ヲ科スルノ手續ハ種類ニ依リ同ジカラズト雖モ、警察上ノ秩序罰ハ民事上ノ秩序罰ニ準ジ、非訟事件手續法ノ規定ニ依リ民事裁判所ニ於テ之ヲ科シ、其ノ執行ハ民事訴訟法ニ依ル強制執行ノ手段ニ依ル。

過料ノ罰ハ唯法律ニ依リテノミ之ヲ定ムルヲ得ベク、命令ヲ以テハ之ヲ定ムルヲ得ザルモノト解スベシ。何トナレバ法律ガ處罰權ヲ命令ニ授權セルハ唯懲役、禁錮、罰金(拘留科料及沒收ハ當然之ニ包合セララルモノト解スベシ)ノ刑ノミニ止マリ、過料ノ如キ之ト種類ヲ異ニスル罰ハ其ノ授權中ニ包含セララルモノト解スルヲ得ザレバナリ。

第五節 警察許可

一 警察許可ノ性質

警察下命ノ内容ガ絶対ニ或ル行爲ヲ禁止スルコトニ在ラズシテ、許可ヲ受ケズシテ之ヲ爲スコトヲ禁止スルコトニ在ル場合ニ於テ、實在ノ場合ニ其ノ禁止ヲ除キ適法ニ之ヲ爲スコトヲ得シムル警察權ノ行爲ヲ警察許可ト謂フ。故ニ警察許可ノ行ハルルハ常ニ警察法令ニ依リ或ル行爲ガ「許可ヲ受クルニ非ザレバ」トイフ條件ヲ以テ一般ニ禁止セラレタルコトヲ前提トス。法令ガ何々ノ行爲ヲ爲スニハ行政應ノ許可ヲ受クベシト曰ヘルハ、一面ニハ其ノ行爲ヲ一般ニ禁止スルコトヲ意味シ、一面ニハ或ル場合ニ於テ其ノ禁止ヲ除キ得ベキ權能ヲ行政應ニ付與スルコトヲ意味ス。警察許可ハ唯此ノ如キ規定アル行爲ニ付テノミ行ハレ得ベキモノニシテ、官廳ヲシテ實在ノ場合ニ付テ其ノ行爲ガ果シテ社會上ノ障害ナキヤ否ヤヲ審査シ以テ其ノ禁止ヲ解除スルコトヲ得ベカラシムルナリ。營業免許、建築許可、興行免許、狩獵免許、車體船舶等ノ検査、埋葬認許等總テ之ニ屬ス。

警察許可ハ常ニ許可セラルベキ行爲ガ社會上ノ障害ナキヤ否ヤヲ審査シテ與ヘラルベキモノナリ。其ノ審査スベキ點ノ何ニ在ルカハ或ハ法令ガ之ヲ明示スルモノアリ、此ノ場合ニ於テハ官廳ハ唯法令

ノ指定セル要件ノ備ハレルヤ否ヤヲ審査スルノ權アルニ止マリ、其ノ要件備ハレルトキハ必ず許可ヲ與フルコトヲ要ス。之ニ反シテ法令ガ單ニ官廳ニ許可ノ權能ヲ授ケタルニ止マリ、其ノ審査ヲ要スル點ニ付キ別段ノ規定ヲ爲サザル場合ニ於テハ、官廳ハ自己ノ自由裁量ニ依リ其ノ社會上ノ障害ナキヤ否ヤヲ審査スルコトヲ得ト雖モ、此ノ場合ニ於テモ其ノ裁量權ノ範圍ハ唯障害アリヤ否ヤヲ認定スルコトノミニ止マリ、障害ナシト認ムベキトキハ許可ヲ與フルコトヲ要ス、障害ナキニ拘ラズ許可ヲ拒ムハ不必要ニ人民ノ自由ヲ侵害スルモノニシテ違法ノ行爲ナリ。

警察許可ハ第一ニ公企業ノ特許、公物使用權ノ特許、營造物利用關係ノ設定等凡テ權利ヲ設定スル行政行爲ト區別スルコトヲ要シ、第二ニ特別ノ權力關係ニ基ク許可ト區別スルコトヲ要ス。(イ)警察許可ハ人民ノ自然ノ自由ニ對スル禁止ノ解除ナルヲ以テ、許可ノ目的タル行爲ハ本來各人ノ自然ノ自由ニ屬スルモノナルコトヲ要ス。特ニ權利ヲ與ヘラルルヲ待タズシテ各人ガ當然之ヲ爲シ得ベキ自由ヲ有スルコトヲ本來ノ性質トシ、唯其ノ自由ガ警察ノ目的ノ爲ニ制限セラレ、許可ニ依リテ其ノ制限ヲ解除スルナリ。特ニ權利ヲ與ヘラルルニ依リテ始メテ爲シ得ベキ行爲ハ警察許可ノ目的タリ得ベキモノニ非ズ。(ロ)警察許可ハ又一般統治權ニ基ク行爲ニシテ、特別ノ權力關係ニ基クモノニ非ズ。公共團體其ノ他凡テ國家ノ特別ノ監督ニ服スル者ガ其ノ監督權ニ基キ受クル所ノ許可又ハ認可ハ警察許可ニ非ズ。

二 警察許可ノ形式

六八

警察許可ハ一般ノ禁止ヲ實在ノ場合ニ解除スル行爲ナルヲ以テ、其ノ性質上常ニ行政行爲ナリ。其ノ最モ通常ノ方法ハ出願者ニ書面ヲ以テ指令スルニ在リト雖モ、法令ハ或ハ鑑札、免狀、許可證、検査證等ノ下付、公ノ原簿ノ登録等特定ノ形式ヲ以テ其ノ效力發生ノ要件ト爲シ、以テ之ヲ要式行爲ト爲セルモノアリ(例、醫師ノ免許ハ醫師免許證、藥劑師ノ免許ハ藥劑師免狀、鍼灸業ノ免許ハ免許鑑札ヲ交付シ、産婆ノ免許ハ産婆名簿ニ登録シ、種牡牛ノ検査ニハ體ノ一部ニ烙印スルガ如シ。之ニ反シテ例ハ醫師ノ登録ノ如キハ唯許可アリタルコトヲ公ニ證明スル行爲タリ。ハ唯許可アリタルコトヲ公ニ證明スル行爲タリ。ルニ止マリ許可行爲ノ形式タルモノニ非ズ)。

警察許可ハ當事者ノ出願ニ對シテ與ヘラルル原則トス。然レドモ出願ガ許可ノ效力發生ノ要件タルニ非ズ、許可ハ國家ノ單獨行爲ニシテ、其ノ原則トシテ出願ニ基キテノミ行ハルルハ唯國家ノ側ヨリ進ミテ之ヲ與フベキ公益上ノ必要ナキニ由ル、敢テ相手方ノ意思表示ヲ以テ行爲ノ成立要件ト爲スニ非ズ。故ニ許可ノ内容ハ必ズシモ出願ノ内容ト一致スルヲ要セズ、出願ニ對シテ制限ヲ加ヘテ之ヲ許可シ、又ハ負擔付許可ヲ與フルガ如キ、固ヨリ有效ノ許可ナルコトヲ失ハズ、時トシテハ出願ヲ要セズ、官廳ノ職權ニ依リ進ミテ許可ヲ與フルノ例モ無キニ非ズ(例、海陸檢疫法第二條第七條ニ依ル入港ノ許可、新聞紙法第二十條第二十七條ニ依ル掲載ノ許可)。

三 警察許可ノ效果

(一) 警察許可ノ效果ハ警察禁止ノ解除ニ在リ、許可ヲ受ケタル者ガ其ノ禁止ヲ除カレ適法ニ其ノ許サレタル行爲ヲ爲シ得ル自由ヲ回復スルナリ。

此ノ故ニ(イ)許可ニ依リ權利ノ設定ヲ生ズルコトナシ。許可ハ唯禁止ヲ除キ自然ノ自由ヲ復スルノミ、權利ヲ與フルモノニ非ズシテ不作爲ノ義務ヲ免除スルナリ。例ヘバ營業ノ免許ハ營業權ノ設定ニ非ズ、狩獵免許ハ狩獵權ヲ與フルニ非ズ、其ノ效果トシテハ唯營業ノ自由、狩獵ノ自由ガ認めラルルノミ。(ロ)警察許可ニ依リテハ唯警察禁止ガ除カルルノミ、警察以外ノ理由ニ基ク法律上ノ制限ハ之ニ依リ除カルルコトナシ。故ニ警察許可ヲ受ケタル行爲ト雖モ、若シ第三者ノ權利ヲ侵害スルニ因リ、又ハ官吏服務紀律ニ依リ、又ハ其ノ他ノ理由ニ依リ制限セララルモノナルトキハ、其ノ制限ハ尙有效ナリ。(ハ)法律行爲ノ法律上ノ效力モ亦警察許可トハ無關係ナリ。許可ヲ要スル行爲ヲ許可ヲ受ケズシテ爲スモ、法律行爲トシテハ有效ナルヲ妨ゲザルト共ニ、假令許可ヲ受ケタル行爲ト雖モ、法律行爲トシテハ民法ニ依リ或ハ無効ナルコト有リ得ベシ(就中公娯ヲ目的トスル契約ハ警察許可ヲ受ケト雖モ、尙舊慣ノ風俗ニ反スルモノトシテ無効ナルベシ)。

(二) 警察許可ハ往々許可ヲ受ケタル者ニ對シ或ル程度ノ獨占的利便ヲ與フルコトアリ。許可ノ目的タル事業ガ性質上自由競争ニ適セズ社會公益上一定ノ地域内ニ於テ其ノ事業ニ従事スル者ノ數ヲ限定スル必要アルモノニ在リテハ、法律上ニ其ノ許可ヲ與ヘラルベキ者ノ員數ヲ制限シ、既ニ一定ノ員數ニ達シタルトキハ其ノ以上ニ許可ヲ與フルヲ得ザルモノト爲スコト尠カラズ。劇場、湯屋、待合茶屋等其ノ例ニ屬ス。取引所ニ至リテハ法律ハ之ヲ一地區一箇所ニ限定セリ(取引所 法二條)。法令ガ明ニ員數ヲ限定セザルモノニ在リテモ、官廳ノ裁量權ニ基キ或ル員數ヲ超エテハ許可ヲ與ヘザルモノト爲スモノ

アリ。凡テ此等ノ場合ニ於テハ許可ヲ受ケタル者ハ或ル程度ニ於テノ獨占的利益ヲ受クルモノナリ。然レドモ此等ノ場合ニ於ケル獨占ノ利益ハ唯警察制限ヨリ生ズル反射の結果トシテノ事實上ノ獨占タルニ止マリ、法律上ノ權利タルモノニ非ズ。其ノ定數ヲ超エテ他ノ者ニ許可ヲ與ヘラレタリトスルモ、前ニ許可ヲ受ケタル者ハ之ニ依リ權利ヲ毀損セラレタルモノト謂フヲ得ズ。

(三) 警察許可ノ效果ガ許可ヲ受ケタル特定人ニ對シテノミ生ズルヤ又ハ第三者ニ之ヲ移轉スルコトヲ得ルヤニ付テハ警察許可ニ嚴格ナル對人的ノ許可ト然ラザルモノトヲ區別スルコトヲ要ス。嚴格ナル意義ニ於テ對人的ノ許可トハ許可ヲ與フベキヤ否ヤニ付キ其ノ審査ノ要點トスル所ガ專ラ特定人ノ主觀的事情ニ存スルモノヲ謂フ。例ヘバ醫師藥劑師等ノ免許、自動車運轉手ノ免許ノ如シ。此ノ種ノ警察許可ハ嚴格ニ唯其ノ特定人ニ對シテノミ效果ヲ生ジ、之ヲ他人ニ移轉スルコトヲ得ズ、其ノ人ノ死亡ニ因リ當然其ノ效力ヲ失フコトハ言フ待タズ。之ト正反對ノ地位ニ在ルハ純然タル對物的ノ許可ニシテ其ノ審査ノ要點トスル所ガ專ラ機械的裝置、地理其ノ他ノ客觀的事情ニノミ存スルモノヲ謂フ。例ヘバ車體船舶ノ検査、活動寫眞「フィルム」ノ檢閲、建築許可、湯屋營業ノ免許ノ如シ。此ノ種ノ警察許可ニ在リテハ其ノ社會上ノ障害ナキヤ否ヤハ人ノ如何ニ依リテ異ナルコトナキヲ以テ、其ノ要點タル事情ノ變更セザル限リハ敢テ許可ヲ消滅セシムベキ理由ナク、此ノ場合ニ於テハ許可ノ效果ハ出願者ノ一身ニノミ止マラズ、出願者ノ地位ニ代リテ其ノ行爲ヲ爲サントスル者ニ對シテモ亦其ノ

效果ヲ生ズルコトヲ得。即チ警察許可ノ效果ガ相續又ハ讓渡契約ニ依リ相續人又ハ讓受人ニ移轉スルコトヲ得ルナリ。此ノ場合ニ於テハ外形上恰モ權利ノ移轉アルガ如シト雖モ許可ニ依リ權利ヲ生ズルモノニ非ザルヲ以テ、正確ニ言ヘバ權利ノ移轉ニ非ズ、唯車體、船舶、活動寫眞「フィルム」、建築物、營業等ノ讓渡又ハ相續ニ伴ヒ其ノ讓受人又ハ相續人ガ當然ニ許可ノ效果ヲ受クルモノニ外ナラズ。言ヒ換フレバ許可ハ初ヨリ特定ノ出願者ニ對シテノミ與ヘラルルニ非ズシテ、其ノ行爲ヲ爲ス地位ニ來ルベキ不特定人ニ對シテ其ノ效果ヲ生ズルナリ。

純然タル對人的許可ト對物的許可トノ中間ニ於テ、兩者ノ性質ヲ併セ有シ隨テ或ル程度ニ於テノミ移轉性ヲ認メラルルモノアリ。純然タル對物的許可ニ在リテハ當事者ノ自由ノ契約ニ依リ有效ニ之ヲ第三者ニ移轉スルコトヲ得ベク、時トシテ法令ハ其ノ讓渡ヲ官廳ニ届出ヅベキコトヲ命ズルコトアリト雖モ(例、自動車取締令六條二項、質屋取締令三條、古物商取締令四條)、是レ唯警察監督上何人ガ現ニ當事者ナルカヲ知ルノ必要ニ出ヅルモノニシテ、之ヲ以テ其ノ讓渡ノ有效要件ト爲スニ非ズ。之ニ反シテ主トシテ對物的性質ヲ有スル許可ト雖モ、或ル程度ニ於テ對人的ノ要素ヲ加フルモノニ在リテハ、法令ハ其ノ移轉ニ付キ官廳ノ許可ヲ受クルコトヲ要スト爲スモノアリ(例、自動車取締令十三條ニハ自動車運輸營業ノ免許ハ地方長官ノ許可ヲ受クルニ非ズ、銀行法十四條ニハ銀行ノ合併ハ主務大臣ノ認可ヲ受クルニ非ズ)。此ノ場合ニ於テモ移轉ノ許可ハ新ナル警察許可ニ非ズシテ、唯其ノ讓渡ヲ承認シ以テ其ノ效力ヲ完成スル行爲タルニ止マル、許可以前ニ於テ其ノ讓渡ハ既ニ停止條件附效力ヲ生ジ

許可ニ依リテ其ノ條件が成就スルナリ。其ノ許可ニ付キ爲スベキ審査ノ要點ハ專ラ讓受人ノ人的事情ニノミ止マル。

何レノ場合ニ於テモ對物的ノ警察許可ハ許可ノ目的タル營業又ハ物件ノ讓渡ニ伴ヒ或ハ無條件ニ或ハ條件附ニ民法上ノ法律行爲ノ目的トナルコトヲ得。殊ニ獨占的性質ヲ有スル營業ノ警察許可ニ至リテハ大ナル價格ヲ以テ賣買セラルルコトアリ。此ノ限度ニ於テハ警察許可モ亦民法ノ適用ヲ受クルモノナリ。

(四) 警察許可ノ效果ノ及ブベキ地域の範圍ハ、警察許可ガ地方官廳ニ依リテ與ヘラルル場合ニ於テハ、唯當該官廳ノ管轄區域ニノミ限ラルルヲ原則トスベキコトハ下命ニ付キ述ベタルト同ジ。殊ニ許可ノ目的タル行爲ガ一定ノ場所ニ定著シテ行ハルルモノ例ヘバ定地營業、定地興行、建築、集會ノ類ニ在リテハ其ノ管轄區域内ニノミ其ノ效果ヲ有スルコトヲ當然ノ性質トス。之ニ反シテ許可ノ目的タル行爲ガ性質上場所ヲ限定セラレザルモノニ在リテハ、其ノ許可ノ效果ハ必ズシモ嚴格ニ官廳ノ管轄區域ニ局限セラルルモノト解スルコトヲ得ズ。法令ハ或ハ其ノ旨ヲ明言スルモノアリ(例、自動車取締車ハ其ノ主タル使用地ノ地方官ノ検査ヲ受クベキコトヲ定ム。其ノ主タル使用地)。其ノ明言ナキモノト雖モ、行爲ノ性質ニ依リ許可ノ效果ガ當然官廳ノ管轄區域以外ニ及ブモノト認ムベキモノアリ(例、案内業者ハ地方官ノ府縣ニ於テ免許證ヲ受ケタルトキハ全國何レノ場所ニ於テモ外國人ノ案内ヲ爲スコトヲ得。労働者ノ募集ニ從事スル者ハ其ノ住所地方官ノ轄地方長官ノ許可ヲ受クル者ナレドモ廣ク各地ヨリ労働者ヲ募集スルコトヲ得ベシ。行商ニ付テモ亦同ジ。人力車營業ノ類モ亦營業ノ

根據地ハ許可行政廳ノ管轄區域内ニ之ヲ置クコトヲ要スト。雖モ其ノ營業行爲ハ致テ其ノ區域ニ局限セラルルコトナシ。

(五) 警察許可ガ法人ノ成立ニ及ボス效果ニ付テハ、法人ノ目的タル業務ガ警察許可ヲ要スルモノナル場合ニ於テハ、警察許可ハ法人成立ノ要件ニシテ、其ノ許可ヲ受クル迄ハ法人ハ成立スルコトヲ得ズ、其ノ許可ガ取消サレタルトキハ法人ハ當然解散スルモノト解スベシ。法律ハ或ハ其ノ旨ヲ明示スルモノアリ、例ヘバ取引所法(條一)ニ依レバ取引所ノ設立ニハ主務大臣ノ許可ヲ要スルモノトシ、其ノ許可アル迄ハ法人トシテ成立スルコトヲ得ザルコトヲ明示ス(取引所設立ノ許可ハ法人設立ノ認可ニ非ズ、其ノ許可ノ成立ニ存スルニ非ズ、其ノ許可ハ取引所業務ノ警察許可)。其ノ明示ナキモノニ在リテモ是レ當然ノ條理ナリ、何トナレバ未ダ許可ヲ受ケザル間又ハ許可ガ取消サレタル後ハ其ノ業務ハ法律上禁止セラレタルモノニシテ而シテ法律上禁止セラレタル事業ヲ目的トスル法人ハ成立スルコトヲ得ザルモノナレバナリ。故ニ例ヘバ銀行、保險會社、信託會社等ニ付テハ、法律ハ何レモ其ノ營業ニ付キ主務大臣ノ免許ヲ受クベキコトヲ定メタルニ止マリ、會社ノ成立ガ其ノ免許ヲ條件トスルコトヲ明記セズト雖モ、此ノ場合ニ於テモ免許ヲ受クル以前ニ於テハ會社ハ未ダ成立セズ、若シ其ノ免許ガ拒否セラレタルトキハ會社ハ不成立ニ終リタルモノニシテ既ニ成立シタル會社ガ目的ノ不能ノ爲ニ解散スルニ非ズ(大正四、一、二、決ハ之ト反對ノ解釋ヲ取リ、銀行ノ設立ニ付テハ大臣ノ許可ヲ要セズ商法ノ規定ニ從ヒ完全ニ成立スルモノニシテ營業ノ免許ハ會社成立ノ要件ニ非ズト爲シ、其ノ免許ガ拒マレタルトキハ既ニ成立シタル會社ガ目的ノ不能ニ因リ解散スルモノト爲セリ。此ノ見解ノ不當ナルコトハ以上述べタル理由ノ外、尙非訟事件手續法一五〇條ノ二ニ會社ハ官廳ノ許可書ヲ添フルニ非ザレバ登記ヲ申請スルヲ得ザルモノト爲セルコトニ依リテモ明瞭ナリ。若シ許可ヲ受クル前ニ會社ガ既ニ成立ストセバ登記不能ノ會社ノ成立ヲ認ムルコトヲ爲ラザ

警察許可ガ法人成立ノ要件タル場合ニ於テハ、其ノ許可ヲ申請スルニ當リテハ法人ハ勿論未ダ成立セザルヲ以テ、許可ハ必然ニ發起人ニ對シテ與ヘラルルコトヲ要ス。然レドモ發起人ハ個人トシテ許可ヲ受クルニ非ズ、發起人ハ設立準備中ニ於テ既ニ將來成立スベキ法人ノ代表者タル地位ヲ有スルモノニシテ許可ハ其ノ設立中ノ法人ニ對シテ與ヘラルルモノナルコト言フ俟タズ。

四 警察許可ノ附款

警察許可ハ單純ニ或ル行爲ヲ許可スルノ外或ハ附款ヲ附シテ與ヘラルルコトアリ。附款附ノ許可ハ（イ）負擔附ノ場合ヲ最モ普通ナルモノトス。負擔附許可ハ許可ニ伴ヒテ其ノ許可セラレタル行爲ヲ實行スルニ當リ守ルベキ特別ノ義務ヲ命ズルヲ謂フ。例ヘバ演劇興行ノ許可ト共ニ其ノ開場時間ヲ六時間以内ニ制限シ、屋外集會ノ許可ト共ニ集會ノ場所、時刻、集會者ノ人數、携帶品等ヲ制限スルガ如シ。許可ニ伴ヒ負擔ヲ命ズルコトヲ得ルハ、法令ノ根據アル場合ノ外ハ、唯法令ガ許可ノ權能ヲ官廳ノ自由裁量ニ任ジタル場合ニ限り、且ツ其ノ負擔ハ社會ノ秩序ヲ保ツニ必要ナルモノナルコトヲ要ス。許可ヲ與フルト否トガ法令ノ羈束スル所ナル場合ニ於テハ、官廳ハ法令ニ從ヒ單純ニ或ハ許可シ或ハ許可セザルノ權アルノミ、負擔ヲ附スルノ餘地ナク、其ノ自由裁量ニ依ル場合ニ於テモ、警察上不必要ナル負擔ヲ命ズルハ不必要ナル許可ノ拒絕ト同ジク違法ナリ。負擔附許可ヲ受ケタル者若シ其

ノ負擔ヲ實行セザルトキハ官廳ハ當然其ノ許可ヲ取消スコトヲ得ベシ、何トナレバ許可セラレタル行爲ガ社會ノ秩序ヲ害セザル爲ニハ其ノ負擔ヲ滿スコトガ必要トセララルモノナレバナリ。負擔附ノ外、（ロ）條件附許可、（ハ）期限附許可、（ニ）取消權ヲ留保スル許可モ亦其ノ例ヲ見ルコトヲ得ベシ。條件附許可ハ或ハ解除條件附ナルモノアリ、例ヘバ一年內ニ營業ヲ開始セザルトキハ許可ガ當然消滅スベキコトヲ條件トシテ營業ヲ許可スルガ如シ。或ハ停止條件附ナルモノアリ、例ヘバ明日晴天ナラバトイフ條件ヲ以テ屋外集會ヲ許可スルガ如シ。期限附許可ハ例ヘバ有効期限ヲ限リテ車體検査證ヲ下付スルガ如シ。取消權ヲ留保ハ公益上必要アルトキハ取消スコトアルベキ旨ヲ表示シテ許可スルヲ謂フ。此等ノ何レノ附款モ唯法令ガ附款ヲ附シ得ベキコトヲ規定セルカ又許可ガ官廳ノ自由裁量ニ任ゼラルル場合ニノミ之ヲ附スルコトヲ得ルハ負擔ニ於ケルト同ジ。

警察許可ニ附セラレタル附款ガ法律上附スルコトヲ得ザルモノナル場合ニ於テハ其ノ許可ハ單純ノ許可トシテ效力ヲ生ズ。但シ其ノ附款ガ警察上必要ナリヤ否ヤハ警察官廳ノ認定ニ任ゼラルルモノナルヲ以テ、其ノ必要ノ程度ヲ超エタリトスルモ監督廳又ハ行政裁判所ノ取消アル迄ハ其ノ效力ヲ妨ゲラルルコトナシ。

五 警察許可ノ手数料

警察許可ハ其ノ許可ヲ受ケタル者ニ特別ノ利益ヲ與フル行爲ナルヲ以テ、其ノ行爲ニ要スル費用ヲ

償フ爲ニ、往々其ノ利益ヲ受クル者ヨリ手数料ヲ徴收スルコトアリ。固ヨリ警察許可ハ社會公共ノ秩序ノ爲ニ必要トセラルルモノナルヲ以テ、之ニ要スル費用モ亦一般ニハ公費ノ支辨ニ屬スルヲ當然ト爲スベク、之ガ爲ニ手数料ヲ徴收スルハ特ニ例外トシテ法令ニ其ノ規定アル場合ニ限ル。法令ノ規定ニ據ラズシテ之ヲ徴收スルコトハ法律上不能ナリ、何トナレバ警察許可ハ國家統治權ノ行爲ニシテ、法令ニ定ムル要件ヲ充タス者ハ當然之ヲ受クルノ權利ヲ有シ、手数料ノ納付ヲ以テ許可ヲ受クルノ條件ト爲スハ、其ノ權利ヲ制限スルモノニ外ナラザレバナリ。就中警察許可ガ法律ニ依リテ規定セラルル場合ニ於テハ之ニ對スル手数料モ亦法律ニ依リテノミ規定スルヲ得ベキモノト解スルヲ當然トス、何トナレバ法律ニ依リテ定メラレタル權利ヲ命令ニ依リテ制限スルコトヲ得ザレバナリ。唯實際ニハ法律ニ規定セラレタル警察許可ニ付キ命令ヲ以テ手数料ヲ定メタル例尠カラズ(例、醫師法施行規則五條、藥劑師法施行規則五條、蠶種検査手数料ニ關スル勅令、牛種検査手数料令、等)。此等ハ法律ガ暗黙ニ手数料ニ關スル規定ヲ命令ニ委任シタルモノト解スルノ外適當ニ之ヲ説明スルコトヲ得ザルモノナリ。上級命令ニ依リ定メラレタル警察許可ニ付キ下級命令ヲ以テ其ノ手数料ヲ定ムルコトモ亦同ジ。

手数料ノ徴收ハ直接ニハ社會ノ秩序ヲ維持スルガ爲ニスルニ非ズ、隨テ警察權ノ本來ノ範圍ニ含まルルモノト謂フヲ得ズ。唯警察許可ニ付キ特別ノ費用ヲ要シ、而モ其ノ費用ガ社會公共ノ秩序ノ爲ニスルト同時ニ特定人ノ利益ニ歸スルモノナルヲ以テ、其ノ受益者ヲシテ其ノ費用ヲ償ハシムルガ爲ニ之ヲ徴收スルモノニシテ、警察權ノ附隨ノ作用トシテ行ハルルナリ。

六 警察許可ノ消滅

警察許可ノ消滅原因ハ一般行政行爲ニ於ケルト同ジ。即チ(イ)許可ガ單個ノ行爲ヲ目的トスル場合ニハ其ノ行爲ノ完了ニ依リ消滅ス。(ロ)許可ガ法律ニ依リ又ハ附款ニ依リ解除條件ニ繋リ又ハ期限附ナル場合ニ於テハ條件ノ成就又ハ期限ノ到來ニ依リ消滅ス。(ハ)許可ガ特定人ニ對シテ與ヘラレ、且ツ其ノ人ノ主觀的事情ヲ許可ノ要點ト爲ス場合ニ於テハ其ノ人ノ死亡ニ依リ消滅ス。例ヘバ醫師ノ免許ノ如シ。(ニ)許可ノ要點ガ物、場所等外界ノ事情ニ在ル場合ニ於テハ、其ノ物ノ滅失又ハ場所ノ移轉等ニ依リ許可ハ消滅ス。例ヘバ湯屋營業ノ免許ハ湯屋ノ燒失ニ依リテ消滅シ、場所ヲ限レル營業ノ免許ハ場所ノ移轉ニ依リ消滅スルガ如シ。(ホ)許可ノ效力ハ往々新ナル法律命令ノ結果トシテ消滅スルコトアリ。例ヘバ法令ガ將來ニ向テ一般ニ或ル行爲ヲ禁止シ、從來此ノ如キ行爲ニ付キ與ヘタル許可ヲ總テ無効トスルコトヲ定メタル場合ノ如シ。

警察許可ノ消滅原因ニ付キ特ニ論ズルコトヲ要スルハ許可ノ取消ナリ。許可ノ取消ハ一タビ解除シタル警察禁止ヲ復活シテ再ビ之ヲ禁止スル行爲ナルヲ以テ、下命ノ取消ノ如クニ自由ナルコトヲ得ズ、其ノ取消ヲ正當ナラシムベキ公益上ノ特別ノ理由ナカルベカラズ。殊ニ許可ヲ受ケタル者ガ其ノ許可セラレタル行爲ニ著手シタル後ニ於テ其ノ許可ヲ取消スハ、初ヨリ許可ヲ拒否スルヨリモ一層大

ナル損害ヲ加フルモノナルヲ以テ、許可ノ拒否ヲ正當ナラシムルヨリモ一層重大ナル公益上ノ理由アル場合ナルコトヲ要ス。法令ハ屢無條件ニ行政官廳ガ其ノ許可ヲ取消スコトヲ得ル旨ヲ規定スルコトアリト雖モ、此ノ場合ニ於テモ行政官廳ハ自由ニ其ノ取消權ヲ行フコトヲ得ルニ非ズ。之ヲ取消スコトガ社會ノ秩序ノ爲ニ必要ニシテ、而モ其ノ必要ノ程度ガ其ノ取消ニ依リテ相手方ニ與フベキ損害ノ程度ニ比シ、一層重大ト認ムベキ場合ニ限リ之ヲ取消スコトヲ得ベキモノト認ムベシ。法令ニ許可ヲ取消シ得ベキ場合ヲ列記シ、又ハ許可ノ附款トシテ一定ノ理由アル場合ニハ之ヲ取消スコトアルベキ旨ヲ定メタル場合ニ於テモ亦同様ニシテ、定メラレタル理由ヲ生ジタル總テノ場合ニ當然ニ之ヲ取消スコトヲ得ルニ非ズ、常ニ警察ノ比例原則ニ基キ、其ノ取消ヲ爲スベキ公益上ノ必要ト之ニ依リテ當事者ノ受クベキ損害トヲ比較量察スルコトヲ要スルナリ。一方ニ於テハ法令又ハ許可ノ附款ニ許可ヲ取消シ得ベキ旨ノ規定ナキ場合ト雖モ、許可ハ絶対ニ不可侵ナルモノニ非ザルヲ以テ、許可ノ權限ヲ有スル官廳ハ又已ムヲ得ザル公益上ノ必要アルトキハ當然之ヲ取消シ得ベキモノト認メザルベカラズ。

警察許可ノ取消ハ或ハ許可自身ニ法律上ノ瑕疵アルコトニ基クコトアリ、許可ガ法規ニ違反シ權限ヲ超エ又ハ公益ニ反スルトキ是ナリ。或ハ事後ニ生ジタル原因ニ基クコトアリ、(イ)許可ノ要件ガ許可ヲ受ケタル後ニ於テ缺ケタルトキ、(ロ)許可ヲ受ケタル者ガ許可セラレタル行爲ニ伴フ法律上ノ制限(直接ニ法令ニ依リ定マレル制限ナルト許可ノ附款トシテ命セラレタルモノナルトナ間ハズ)ヲ守ラザルトキ、(ハ)許可セラレタル事業ノ繼續ガ社會ノ秩序

ヲ害スベキ新ナル事情ヲ生ジタルトキ、(ニ)許可ヲ受ケタル者ガ不相當ニ長キ期間ニ亙リ許可セラレタル行爲ヲ實行セザルトキ是ナリ。何レノ場合ニ於テモ許可ノ取消ガ警察ノ比例原則ニ從フヲ要スルコトハ同一ナリ。

警察許可ノ違法ナル取消ニ對シテハ違法ナル不許可ニ對スルト同ジク、營業ノ免許ニ關シテノミ法律ハ一般ニ訴願及行政訴訟ヲ以テ之ヲ争フコトヲ得セシム。

七 警察免除

警察免除ハ一般ニ命セラレタル作爲、給付又ハ受忍ノ義務ヲ實在ノ場合ニ免除スル警察權ノ行爲ヲ謂フ。例ヘバ入院義務ノ免除、清潔方法施行義務ノ免除、種痘義務ノ免除ノ如シ。免除ハ其ノ性質ニ於テ全ク許可ト同ジク、警察許可ニ付テ述べタルト同一ノ原則ガ凡テ之ニ適用セラル。唯許可ガ禁止ノ解除即チ不作爲義務ノ免除ナルニ反シテ免除ハ作爲、給付又ハ受忍義務ノ免除ナル差異アルノミ。

第六節 警察強制

一 警察強制ノ性質及種類

警察強制トハ警察ノ目的ノ爲ニ實力ヲ以テ人民ノ自由又ハ財産ニ侵害ヲ加ヘ以テ必要ナル特定ノ狀

態ヲ實現スル作用ヲ謂フ。下命及許可ガ意思表示ヨリ成リ即チ法律的行爲ナルニ反シテ、強制ハ實力ニ依ル侵害ニシテ即チ事實上ノ作用ナリ。

警察強制ハ之ヲ二種ニ別ツコトヲ得。強制執行及即時強制是ナリ。

警察上ノ強制執行ハ警察義務ヲ負フ者ガ其ノ義務ヲ履行セザル場合ニ於テ、強制シテ其ノ義務ヲ履行セシメ又ハ其ノ履行アリタルト同様ナル状態ヲ實現スル手段ニシテ、先ヅ警察下命ニ依リ特定ノ義務ヲ命ジ而シテ義務者ガ其ノ義務ヲ履行セザリシコトヲ前提トス。其ノ手段ハ既ニ述べタルガ如シ。

警察上ノ即時強制ハ警察義務ヲ履行セザル者ニ對シ其ノ義務ヲ執行スルガ爲ニスルニ非ズシテ、直接ニ或ル警察上ノ必要ヲ充ス爲ニ實力ヲ以テ人民ノ自由又ハ財産ニ事實上ノ侵害ヲ加フル作用ヲ謂フ。即時強制ハ頗ル直接強制ニ類スト雖モ、直接強制ハ強制執行ノ手段ノ一ニシテ、常ニ警察義務ノ成立ト其ノ不履行トヲ前提トスルニ反シテ、即時強制ハ義務ノ不履行ヲ前提トスルモノニ非ザルコトニ於テ其ノ性質ヲ異ニスルモノナリ。

警察強制ハ強制執行ヲ以テ常則トス。即チ先ヅ下命ニ依リテ必要ナル義務ヲ命ジ、義務者ガ任意ニ其ノ義務ヲ充サザル場合ニ於テ始メテ強制權ヲ行フコトヲ得ルヲ通常トスルナリ。即時強制ノ許サレ得ベキハ唯警察上ノ目前ノ障害ヲ生ジ其ノ障害ヲ除クノ必要急迫ニシテ下命ニ依リ義務ヲ命ズルノ暇ナキ場合(例、天災事變ニ際シ目前ノ危害ヲ防禦スル爲ニスル場合、個人ノ生命身體財産ニ對スル目前ノ危害ヲ救護スルガ爲ニスル場合、犯罪行爲ヲ制止スルガ爲ニスル場合等)又ハ事ノ性質上下命ニ依リ

其ノ目的ヲ達スル能ハザル場合(例、所有者不明ナル狂犬又ハ家畜ノ撲殺、家宅搜索、發賣禁止トナリタル出版物ノ差押)ニ限ル。

二 警察強制權ノ限界、警察急狀權

警察上ノ即時強制ニ關シテモ警察權ノ限界ニ關スル一般原則ガ等シク適用セラレ。隨テ(イ)強制權ヲ行フコトヲ得ルハ唯法律又ハ少クトモ命令ノ根據アル場合ニ限り(ロ)強制ニ依リ人民ノ自由財産ヲ侵害シ得ベキ程度ハ唯警察上必要ナル最少限度ニ止マルベク(ハ)其ノ侵害ヲ受クル者ハ警察責任ヲ負フベキ正當ノ事由アル者ニ限ルヲ原則トス。

然レドモ警察上ノ即時強制ハ主トシテ急迫ノ必要アル場合ニ於テ行ハルルモノニシテ、而シテ急迫ノ必要アル場合ニ於テ他ノ手段ニ依リテハ其ノ障害ヲ除クノ途ナキトキハ必ズシモ此ノ普通ノ限界ヲ守ルコトヲ得ズ。法律ハ已ムヲ得ザル手段トシテ、警察上必要ナル限度ヲ超エ、又ハ警察責任ヲ負フベキ理由ナキ第三者ノ正當ナル法律利益ニ對シテモ、實力ヲ以テ強制力ヲ行ヒ得ベキ權利ヲ認ムルコトアリ。之ヲ警察急狀權ト謂フ。

警察急狀權トハ警察上已ムヲ得ザル目前急迫ノ必要ニ依リ、普通ノ場合ニハ許サレザル強制力ヲ人民ノ自由及財産ノ上ニ加ヘ得ベキ權利ヲ謂フ。恰モ民法及刑法ニ於ケル正當防衛及緊急状態ノ權利ニ該當スルモノニシテ、此等ノ場合ト同ジク、其ノ障害目前ニ迫リ、普通ノ手段ヲ以テハ其ノ障害ヲ除クニ由ナキニ因リ、已ムヲ得ザル手段トシテ、此ノ如キ侵害ヲモ正當ナラシムルナリ。警察急狀權ハ

決シテ國法以外ニ在ル權力ニ非ズ、恰モ正當防衛及緊急状態ノ權利ノ如ク、國法ノ認ムル所ノ權利ニシテ、唯法令(モ合法ヲ)ノ根據ニ依リテノミ行ハレ得ベク法令ハ種々ノ場合ニ付テ其ノ適用ヲ定メタリ。就中其ノ主タル適用ハ左ノ四ノ場合ニ於テ見ハル。

(一) 警察上ノ援助強制 警察權ハ原則トシテ唯障害ニ付キ責ヲ負フベキ者ニ對シテノミ行ハレ得ベク、第三者ハ警察權ノ行動ヲ援助スルノ義務アル者ニ非ズト雖モ、唯水害火災其ノ他非常災害ニ際シ其ノ危険ヲ防グ爲ニ已ムヲ得ザル必要アルトキハ法律ハ警察官吏ガ手近ノ者ニ援助ヲ求ムルコトヲ得ベキコトヲ定ム(市制一〇六條二項、町制一〇六條二項)。其ノ求ヲ受ケタルニ拘ラズ傍觀シテ之ニ應ゼザル者ハ三十日未満ノ拘留又ハ二十圓未満ノ科料ニ處セラル(警察犯處罰令二條二七)。其ノ要求シ得ベキ援助ノ程度ニ付テハ明文ナシト雖モ、普通ノ社會見解ニ於テ普通人ノ當然ノ社會的義務ト認メ得ベキ程度ナラザルベカラザルハ勿論ナリ。

(二) 土地物件ノ使用 警察官吏ハ警察上ノ必要ノ爲ニ警察責任ヲ負フベキ事由ナキ第三者ノ土地物件ヲ使用スルヲ得ザルヲ原則トス。唯法律ハ火災事變ニ際シ其ノ他生命身體財產ニ危害切迫シ又ハ水陸ノ交通ニ危害ヲ及ボス虞アル場合ニ於テハ危害豫防ノ爲ニ警察官吏ガ他人ノ土地物件ヲ使用シ得ベキコトヲ定ム(行政執行法四條、同法施行令二條)。此ノ場合モ已ムヲ得ザル急迫ノ必要ノ爲ニスル例外的權力ニシテ他ノ方法ヲ以テハ目的ヲ達シ難キ場合ニ限り許サルベク、且ツ其ノ使用ニ對シテ損失ノ補償ヲ給スルノ規

定ナキコトヨリ見ルモ、其ノ使用ニ依リ不釣合ニ大ナル財産上ノ損失ヲ加ヘザルコトヲ要スルモノト認ムベキハ當然ナリ。

(三) 土地物件ノ處分 土地物件ガ警察上ノ障害ヲ惹起スル原因タル場合ニ於テ、其ノ土地物件ヲ處分シテ以テ其ノ障害ヲ除クコトハ警察權ノ正當ナル任務ニシテ其ノ普通ノ限界ヲ超ユルモノニ非ザルニ反シテ、其ノ障害ノ原因タラザル他ノ物ヲ處分スルコトハ普通ノ場合ニ於テハ許サルベキ所ニ非ズ。唯此ノ點ニ付テモ法律ハ前ト同一ノ條件ノ下ニ已ムヲ得ザル必要アルトキハ他ノ土地物件ヲ處分シ得ベキコトヲ定ム(行政執行法四條、同法施行令二條)。例ヘバ火災ノ際延焼ヲ防グガ爲ニ未ダ類焼セザル家屋ヲ破壊スルガ如シ。

(四) 武器ノ使用 警察官ノ武器ノ使用ハ殺傷ヲ原因シテ殺傷ハ常ニ警察ノ目的ニ必要ナルヨリ以上ノ損害ヲ加フルモノナルヲ以テ、武器ノ使用ハ警察權ノ普通ノ行動トシテハ許サルベキ所ニ非ズ。其ノ許サレ得ベキハ唯警察緊急状態ノ適用アル場合ニ限ル。警察官吏武器使用規程(大正一四、內務省訓令九)ニハ警察官吏ガ武器ヲ使用シ得ベキ場合ヲ限定明示セリ。此ノ規定ハ唯警察官吏ニ對スル職務命令タルニ止マリ人民ニ對シテ法規トシテノ效力ヲ有スルモノニ非ズト雖モ、警察官吏ノ武器ノ使用ガ唯此ノ規定ニ示サレタルガ如キ緊急状態又ハ正當防衛ノ場合ニ限り許サレ得ベキコトハ明文ヲ待タザル當然ノ條理ニシテ、若シ此ノ規定ニ違反シテ武器ヲ使用スルトキハ、單ニ職務命令違反タルニ止マラズ人民

ニ對シテモ不法ナルコトヲ失ハズ、之ニ違反シテ人民ニ傷害ヲ加フルトキハ刑法上ノ傷害罪ヲ構成スベキモノナリ。

三 警察強制ノ手段

警察強制ノ手段ハ其ノ目的ニ依リテ定マル。其ノ目的ノ種々ナルニ應ジテ其ノ手段モ亦種々ニシテ、各場合ニ付キ法令ノ定ムル所ニ依ルコトヲ要スト雖モ、大體ニ於テ之ヲ(イ)身體ニ對スル強制、(ロ)家宅ニ對スル強制、(ハ)財産ニ對スル強制ノ三種ニ分ツコトヲ得。

(一) 身體ニ對スル強制 警察強制ノ手段トシテ個人ノ身體ノ自由ヲ束縛シ、其ノ他身體ニ實力ヲ加ヘ得ベキ場合ハ、前ニ述ベタル警察官ノ武器ノ使用ノ許サル場合ヲ除クノ外尙種々アリ。其ノ主要ナルモノ左ノ如シ。

(イ) 警察檢束 トハ警察權ニ依リ個人ノ身體ノ自由ヲ束縛シテ一時之ヲ警察署ニ引致シ拘禁スルヲ謂フ(行政執行法一條)。檢束ハ其ノ實質ニ於テハ刑罰トシテノ拘留ニ類スト雖モ、毫モ處罰ノ意義ヲ有セズ、或ハ本人自身ノ保護ノ爲ニ或ハ社會ノ公安ノ爲ニ警察權ノ作用トシテ一時其ノ自由ヲ拘束スルナリ。行政權ニ依リテ實質上刑罰ニ等シキ作用ヲ爲スモノナルヲ以テ、法律ハ目的、期間、場所ノ三點ニ付キ嚴ニ之ヲ制限ス。(1) 目的ニ於テハ檢束ハ唯二ノ場合ニ限り許サル。一ハ保護檢束ニシテ、一ハ豫防檢束ナリ。保護檢束ハ本人自身ノ保護ノ爲ニスル場合ニシテ、泥醉者、瘋癲者、自殺ヲ企ツル者其

ノ他若シ本人ノ自由ニ放任スルトキハ其ノ生命身體ニ危害ヲ生ズル虞アルニ因リ之ヲ檢束スルモノナリ。豫防檢束ハ公安ノ保持ノ爲ニスル場合ニシテ、暴行、鬭爭其ノ他若シ檢束ヲ加フルニ非ザレバ公安ヲ害スル虞アル者ニ對シ、之ヲ豫防スル爲ニ必要ナル檢束ヲ爲スモノナリ。直近ノ將來ニ於テ犯罪其ノ他公安ヲ害スベキ所爲ヲ爲スベキコトガ蓋然性ヲ有スル場合ナルコトヲ要スルハ勿論ナリ。檢束ヲ爲スコトヲ得ルハ唯此ノ二ノ場合ニ限ル、殊ニ過去ノ行爲ニ對スル處罰ノ目的ヲ以テ檢束ヲ爲スハ全ク許サレザル所ナリ。(2) 期間ニ付テハ翌日ノ日没後ニ至ルヲ許サザルノ制限アリ。檢束ヲ必要トスル状態ガ尙繼續スルモ遅クモ翌日ノ日没迄ニハ必ズ解放スルコトヲ要スルナリ。一タビ解放シタル後更ニ之ヲ檢束スルハ新ナル原因ノ發生シタル場合ナルヲ要ス、同一ノ事情ノ繼續ニ過ギザル場合ニ於テ解放後更ニ之ヲ檢束スルハ檢束ノ繼續ニシテ許スベカラザル違法ナリ。(3) 場所ニ關シテハ別段ノ明文ナシト雖モ、警察作用タル性質上警察署内ノ留置場ニ留置スルコトノミガ許サルモノト解スベキハ當然ナリ。

(ロ) 健康診斷ノ強制 ハ娼妓及ビ密賣淫犯者若クハ其ノ前科者ニシテ尙密賣淫ノ常習アル者ニ對シ之ヲ爲スコトヲ得(行政執行法三條娼妓取締規則九條)。其ノ他傳染病豫防法、海港檢疫法、結核豫防法、トラホーム豫防法、癩豫防法、精神病者監護法等ニ於テモ健康診斷ヲ強制シ得ベキ場合ヲ定ム。

(ハ) 種痘強制 種痘法ニ依リ一般ニ種痘強制ノ行ハレ得ベキ場合ヲ定ム。

(ニ)精神病者ノ監置 精神病者監護法ノ定ムル所ニ依ル。

(ホ)強制隔離及強制收容 ハ或ハ傳染病豫防ノ爲ニスルコトアリ、傳染病豫防法、海港檢疫法、結核豫防法、癩豫防法等ニ之ヲ定ム。行政執行法(三)ニモ密賣淫犯者等ノ傳染性疾患アル者ヲ強制的ニ病院ニ收容シ得ベキコトヲ認ム。或ハ不良性アル少年ノ感化及矯正ノ爲ニスルコトアリ。感化院法、少年法及ビ矯正院法ニ之ヲ定ム。共ニ警察權ニ依リ居所ノ自由ヲ制限スルモノナリ。

(一) 家宅ノ侵入及搜索 警察上ノ必要ニ依リ居住者又ハ占有者ノ意思ニ反シテ家宅ニ侵入シ得ベキ場合ハ晝間ト夜間トニ依リテ異ナリ。晝間(日出後)ニ於テハ、警察官ノ職務ガ其ノ性質上家宅内ニ立入ルニ非ザレバ行フ能ハザルモノナルトキハ、必ズシモ法令ノ明文ニ於テ家宅内ニ侵入シ得ベキコトヲ明言セルコトヲ要セズ、其ノ職務ヲ規定セル法令ニ依リ當然家宅侵入ノ權能ヲモ與ヘタルモノト認ムベシ。例ヘバ警察上ノ命令書ヲ送達シ、清潔方法消毒方法ヲ施行シ、建築ヲ検査スルガ如シ。劇場、寄席、活動寫真館、角力場ノ如キ公衆ノ立入ル場所ハ公安ノ爲ニ之ヲ監視スルノ必要アルヲ以テ、單ニ監視ノ爲ニモ警察官ハ當然之ニ侵入スルノ權アルモノト認ムベシ。夜間(日出前)ノ家宅侵入ハ之ニ反シテ、唯晝間ニ至ル迄待ツコトヲ得ザル目前急迫ノ必要アル場合ニノミ許サルモノニシテ、法律ハ生命身體財產ニ危害切迫セリト認ムルトキ又ハ賭博、密賣淫ノ現行アリト認ムルトキニ非ザレバ警察官吏ガ現居住者ノ意ニ反シテ邸宅ニ入ルヲ得ザルコトヲ定ム。但シ旅店、割烹店其ノ他夜間ト雖モ公

衆ノ出入スル場所ニ於テ其ノ公開時間内ハ晝間ニ準ズ(行政執行法二條)。

家宅ノ搜索ハ單ナル侵入ト異ナリ、唯法律ノ特別ノ規定アル場合ニノミ之ヲ爲スコトヲ得。其ノ許サレ得ベキ場合ハ各種ノ法律ニ依リ定メラル(例、傳染病豫防法一四條、飲食品其他衛生上危險ナル物品取締制二條、質屋取締法一四條、銃砲火藥類取締法一〇條、精神病者看護法一一條等)。

(三) 財産上ノ強制 警察強制ニ依リ財産上ノ侵害ヲ加ヘ得ベキコトガ法令ニ依リ認めラルル場合ハ種々アリ。其ノ一部分ハ警察急狀權ノ場合ニ屬シ、前ニ既ニ述ベタリ。其ノ以外ニ於ケル財産上ノ警察強制ニハ左ノ各種ノ場合ヲ舉グルコトヲ得。

(イ)物ノ使用、處分及ビ使用ノ制限 行政執行法(四)ニハ「當該行政官廳ハ火災事變ニ際シ又ハ勅令ニ規定アル場合ニ於テ危害豫防若クハ衛生ノ爲必要ト認ムルトキハ土地物件ヲ使用、處分シ又ハ其ノ使用ヲ制限スルコトヲ得」ト曰ヘリ。此ノ規定ニ基ク勅令ハ行政執行法施行令(三)ノ定ムル所ニシテ、之ニ依レバ(イ)生命身體財產ニ對シ危害切迫セルトキ(ロ)水陸ノ交通ニ危害ヲ及ボスノ虞アルトキ(ハ)崩壞又ハ人ヲ陥落セシムルノ虞アル場所、家屋其ノ他ノ工作物、船車其ノ他交通用ノ器具又ハ裝置、汽關汽機等ニシテ法令ノ規定ニ違背シ因テ危害ヲ生ジ又ハ健康ヲ害スルノ虞アルトキノ三ノ場合ニ付キ、此ノ規定ニ依リ必要ナル措置ヲ爲シ得ベキモノト爲セリ。即チ法律ハ此等ノ場合ニ於テ警察官廳ノ取り得ベキ手段トシテ廣ク物ノ使用、物ノ處分及物ノ使用ノ制限ノ三ヲ認メタルモノナ

リ。法律ハ廣ク土地物件ヲ使用、處分シ又ハ使用ヲ制限スルコトヲ得ト曰ヒ、單ニ文字ヨリ曰ヘバ頗ル包括的ノ權能ガ官廳ニ與ヘラレタルガ如シト雖モ、警察權ノ限界及警察急狀權ニ關スル普通ノ原則ニ從フコトヲ要スルハ勿論ニシテ、目前急迫ノ必要アル場合ト雖モ不釣合ニ大ナル財産上ノ損失ヲ加フルヲ得ザルコトハ前ニ述ベタルガ如ク、然ラザル場合ニ於テハ唯警察責任ノ歸屬スベキ正當ノ事由アル土地物件ニ付キ警察上ノ必要ニ比例スベキ限度ニ於テノミ、此等ノ手段ヲ取り得ベキモノト認メザルベカラズ。故ニ(1)物ノ使用ハ急狀權ノ場合ノ外ハ唯警察責任ヲ負フベキ事由アル者ノ所有物ニ付テノミ行ハレ得ベク、警察上ノ障害ト直接ノ關係ナキ第三者ノ所有物ヲ使用スルコトヲ得ズ。(2)物ノ處分モ亦例ヘバ道路ニ徘徊スル狂犬ヲ撲殺シ、傳染病毒ニ汚染セル物品ヲ燒棄シ、交通ノ妨害トナル障害物ヲ除却スル等凡テ警察上ノ障害ヲ生ズル状態ニ在ル土地物件ニ付其ノ障害ヲ除クニ必要ナル措置ヲ取ルコトニノミ限ルヲ原則ト爲スベシ。(3)物ノ使用ノ制限ハ警察下命ニ依ル場合ヲ普通トス、行政執行法ノ規定ハ此ノ點ニ付テハ主トシテ警察官廳ノ下命權ヲ認メタルモノト解スベシ、例ヘバ崩壞ノ恐アル家屋其ノ他ノ工作物ノ使用ヲ禁止スルガ如シ。警察強制トシテノ物ノ使用ノ制限ハ唯事實上ニ土地ヲ封鎖シテ出入ヲ阻止シ、物件ノ差押ヲ爲ス等ノ手段ニ依ル場合ニ限ル。出版法新聞紙法ニハ違法出版物ノ差押ヲ爲シ得ベキコトヲ認ム。

(ロ)假領置 トハ物ノ占有ガ警察上ノ障害アル場合ニ於テ一時其ノ占有ヲ奪ヒテ之ヲ警察署ニ保管

スルヲ謂フ。行政執行法(條一)ニハ警察檢束ガ許サルルト同一ノ場合ニ於テ、被檢束者ガ戎器兇器其ノ他危險ノ虞アル物件ヲ所持スルトキハ其ノ物件ヲ取り上ゲ假領置ヲ爲シ得ベキコトヲ定メ、其ノ他ノ法律ニモ種々ノ場合ニ付キ同一ノ權能ヲ認メタルモノアリ(銃砲火藥類取締法一三條、衆議院議員選舉法二二條、條二項、古物商取締法一三條、質屋取締法一五條)。假領置ノ期間ハ若シ別段ノ定ナキトキハ普通ノ原則ニ依リ警察上ノ必要ヲ其ノ標準ト爲スベキモノナレドモ、行政執行法ニハ特ニ其ノ期間ヲ三十日以内ニ制限シ、此ノ範圍内ニ於テ官廳ガ其ノ期間ヲ定ムベキモノト爲セリ。假領置ヲ爲シタル物件ニシテ一年以内ニ還付ヲ請求スル者ナキトキハ其ノ所有權ハ當然國庫ニ歸屬ス(行政執行法七條末文、此ノ規定ハ他ノ法律ニ依ル假領置ニモ適用セララルモノナルベシ)。

(ハ)檢査用ノ爲ニスル無償收去 ハ警察監督ノ爲必要アル場合ニ於テ販賣用ノ物品ニ付キ其ノ警察上ノ障害ナキヤ否ヤヲ檢定スル爲ニ試驗ニ必要ナル分量ヲ收去スルヲ謂フ(行政執行法施行令三條、飲食物其等)。所有權ノ收用ヲ目的トスル行爲ニ非ズト雖モ、其ノ結果ハ當然所有權ノ移轉ヲ生ジ隨テ法律ノ規定ニ基キテノミ之ヲ爲スコトヲ得。

(ニ)沒收 警察上ノ沒收ハ物ノ占有ガ警察上ノ障害アル場合ニ於テ永久ニ其ノ占有ヲ奪フ行爲ニシテ、其ノ結果其ノ所有權ガ國庫ニ歸屬スルヤ否ヤハ法律ノ定ムル所ニ依ル。沒收ガ唯法律ノ定アル場合ニノミ許サルコトハ勿論ナリ(例、未成年者喫煙禁止法二條、古物商取締法八條二項)。

四 違法ナル警察強制

警察強制ハ實力ヲ以テ身體財産ヲ拘束スル作用ナルヲ以テ其ノ濫用ノ虞殊ニ多シ。隨テ警察強制ガ違法ニ行ハレタル場合ニ於テ被強制者ガ之ニ對シ如何ナル救済手段ヲ有スルカヲ論ズルコトヲ要ス。違法ナル警察強制ニ對シ多數ノ場合ニ於テハ訴願又ハ行政訴訟ヲ以テハ救済ヲ求ムルノ途ナシ。警察強制ハ實力ノ壓迫ニシテ多クノ場合ニ於テハ短期間ニ其ノ效果ヲ完了シ、取消ニ依リ之ヲ回復スルコトハ不可能ナルヲ以テ、性質上訴願又ハ行政訴訟ノ目的トナルコトヲ得ザルモノナリ。訴願又ハ行政訴訟ハ處分ガ繼續シテ其ノ效果ヲ保有シ、取消ニ依リ其ノ效果ヲ除却シ得ベキ場合ニ於テノミ其ノ救済ノ手段タルコトヲ得。家宅侵入家宅搜索ハ勿論、檢束、健康診斷ノ強制、物ノ破壊ノ類ニ對シテモ、訴願又ハ行政訴訟ハ性質上全ク適用スルコトヲ得ザルモノナリ。沒收、差押、其ノ他長ク效果ノ繼續スルモノニ在リテハ性質上ハ訴願又ハ行政訴訟ノ目的ト爲ルコトヲ得ト雖モ、現行法ハ唯精神病者監護法(二二條)ニ依リ精神病者ノ監置處分ニ付キ訴願及行政訴訟ノ提起ヲ許シ及訴願法ニ依リ地方警察ニ關スル事件ニ付キ訴願ヲ許セルノ外、其ノ他ノ事項ニ付テハ全ク訴願又ハ行政訴訟ヲ許スノ規定ナク、隨テ概シテ謂ヘバ、警察強制ニ對シテハ其ノ違法ニ行ハレタル場合ト雖モ、現行法ノ下ニ於テハ行政上ノ争訟ノ手續ヲ以テ救済ヲ求ムルコトヲ得ザルモノト謂フコトヲ得。

警察強制ガ違法ニ行ハレタル場合ニ於テ被強制者ノ之ニ對スル手段ハ唯三ヲ思考スルコトヲ得。

(イ)正當防衛、(ロ)刑事ノ告訴、(ハ)民事上ノ損害要償是ナリ。(イ)違法ナル警察強制ニ對シテハ被

強制者ハ實力ヲ以テ之ニ抗拒スベキ正當防衛ノ權利ヲ有ス。適法ナル警察強制ニ對シテハ被強制者ハ固ヨリ之ヲ受忍スル義務ヲ負ヒ、之ニ抵抗スルハ刑法上ノ公務執行妨害罪(刑九)ヲ構成スト雖モ被強制者ガ受忍ノ義務ヲ負フハ唯其ノ強制ノ適法ナル場合ニ限り、違法ノ強制ニ對シテハ此ノ如キ受忍ノ義務ナク、之ニ抵抗スルハ刑法上ノ正當防衛(刑三)ナリ。司法裁判所ハ警察強制ニ對スル抵抗ガ公務執行妨害罪ヲ構成スルヤ否ヤヲ裁判スルニ當リテハ先ヅ警察強制ガ刑法ノ意義ニ於テ適法ナル職務行爲ナリヤ否ヤヲ審査スルコトヲ要ス。(ロ)警察官吏ガ適法ナル職務行爲ニ基クニ非ズシテ實力ヲ以テ他人ノ身體財産ヲ拘束スルハ官吏ノ刑法上ノ瀆職罪(一九三條乃至一九六條)ヲ構成ス。之ニ對シテハ被強制者ハ刑事訴訟法(八五)ニ依リ告訴ヲ爲スコトヲ得ベシ。(ハ)同様ノ場合ニ於テハ又其ノ強制ハ民事上ノ不法行爲(民法七)ニ該當シ、隨テ被強制者ハ當該官吏ニ對シ損害要償ノ訴ヲ提起スルコトヲ得。但シ警察強制ハ民法(七一)ノ意義ニ於ケル事業ノ執行ト認ムルヲ得ザルヲ以テ、損害賠償ハ唯官吏個人ニ對シ之ヲ請求シ得ルニ止マリ國家ニ對シテ之ヲ請求スルコトヲ得ザルハ勿論ナリ。

然レドモ警察強制ガ此等刑法又ハ民法ノ意義ニ於テ違法ナルガ爲ニハ、行政法ノ意義ニ於テ違法ナルコトヲ以テ足レリト爲サズ、惡意又ハ忍容スベカラザル過失ニ基ク職權ノ濫用アリタル場合ニ限ルコトハ警察下命ニ付テ述ベタルト同ジ。(イ)警察官吏ガ自ら其ノ違法ナルコトヲ意識シ惡意ヲ以テ職權ヲ濫用シタル場合ハ職權ヲ私ノ目的ニ借用セルモノニシテ、固ヨリ正當ナル職務行爲ト認ムルコト

ヲ得ズ。官吏が刑法上及民法上ニ其ノ責ニ任ズルコトヲ要スルハ勿論ナリ。(ロ)自ラ其ノ違法ナルコトヲ意識セザル場合ニ於テモ、其ノ不識ガ法令ノ不知又ハ許スベカラザル誤解ニ出デタル場合ハ、刑法上又ハ民法上ニモ責任ヲ免ルルノ理由トナルコトヲ得ズ。例ヘバ警察検束ヲ二晝夜以上ニ互リ繼續シ得ベキモノト誤解シテ翌日日没迄ニ釋放セザリシ場合、職務上ノ必要ニ依リ夜中ニ於テモ家宅ニ侵入シ得ベキモノト誤解シテ日没後ニ家宅ニ侵入スル場合ノ如キ、何レモ刑法上及民法上ノ責任ヲ生ズ。(ハ)法令ガ警察強制ヲ爲シ得ベキ場合及ビ其ノ手段ヲ警察官吏ノ裁量又ハ認定ニ任ゼル場合ト雖モ其ノ裁量權又ハ認定權ハ固ヨリ無制限ナルモノニ非ズ。普通ノ社會見解ニ於テ普通人ノ注意ヲ以テ陷ルベカラザルモノト認ムベキ程度ノ重過失ニ因リ其ノ裁量又ハ認定ヲ誤リタル場合ハ等シク刑法上及民法上ノ責任ヲ免ルルヲ得ザルモノナリ。例ヘバ普通ノ社會見解ニ於テ公安ヲ害スル虞アル者ト認ムベキ理由ナキ者ヲ公安ヲ害スル虞アル者トシテ檢束シ、普通ノ社會見解ニ於テ破壊スベキ公安上ノ必要アリト認ムベカラザル家屋ヲ破壊スルガ如シ。(ニ)之ニ反シテ法令ガ警察官吏ノ裁量又ハ認定ニ任ゼル場合ニ於テ其ノ裁量又ハ認定ヲ誤リタルトキト雖モ、若シ其ノ誤ガ普通人ノ注意ヲ以テ陷リ得ベキ過失ナルトキハ、刑法上及民法上ノ意義ニ於テハ尙之ヲ適法ナル警察強制ト認ムベキモノナリ。上官ノ有效ナル命令ニ基キテ爲シタル場合モ亦同ジ。

下 各論

第七節 保安警察

一 出版警察

出版ハ文書圖書ヲ印刷シテ發行スル行爲ナリ。印刷及發行ノ二ヲ包含ス。印刷ハ活版、木版、謄寫版ノ類ノ何レヲ問ハズ總テ化學的又ハ機械的ノ手段ニ依リ文書圖書ヲ複製スル行爲ヲ謂ヒ、發行ハ或ハ一般公衆ニ發賣シ或ハ有償又ハ無償ヲ以テ多數人ニ擴布スル行爲ヲ謂フ。特定ノ會員ヲ限リテ擴布スルモノト雖モ多數人ニ頒ツモノハ等シク出版ナリ。多數人ノ見得ベキ場所ニ貼付スルモ亦同ジ。出版ニ關スル警察上ノ制限ハ普通出版物ト新聞紙トニ依リ異ナリ。前者ハ出版法ニ依リ、後者ハ新聞紙法ニ依リ支配セラル。日刊新聞紙ハ勿論定期刊行雜誌モ亦原則トシテ新聞紙法ニ依ラシム、唯專ラ學術、技藝、統計、廣告ノ類ノミヲ記載スル雜誌ニ付テハ例外トシテ出版法ニ依ルコトヲ得シム。凡テ出版ヲ爲ス者ハ書簡、通信、番附、引札、寫真ノ類ヲ除クノ外出版前ニ届出及納本ヲ爲ス義務アリ、祕密出版ハ之ヲ禁止ス。時事ニ關スル事項ヲ掲載スル新聞紙ニ付テハ別ニ保證金納付ノ義務アリ。保證金ハ一ハ新聞紙ノ發行ヲ濫ニセシメザランガ爲ニシ、一ハ罰金及裁判費用ノ納付ヲ擔保スルガ爲ニ

ス。保證金納付ノ義務ハ警察義務ナレドモ、其ノ納付ニ依リ發行人ト國家トノ間ニ生ズル關係ハ民法上ノ關係ニシテ、發行人ハ發行廢止ノ場合ニ於テ其ノ還付ヲ請求スル民法上ノ債權(此ノ債權ハ發行廢止ノ場合ノ外讓渡スコトヲ得)ヲ有シ、又法定利息ノ支拂ヲ求ムル權利ヲ有ス。

出版物ニハ其ノ出版ニ付キ責任ヲ負フベキ者ノ氏名ヲ記載スルヲ要ス。普通出版物ノ責任者ハ著作者、發行者、印刷者ナリ、但シ著作者ノ氏名ハ之ヲ記載セザルコトヲ得、匿名ノ著作ヲ許スノ必要ニ因ルナリ。新聞紙ノ責任者ハ發行人、編輯人、印刷人ニシテ、此等ノ者ハ實際ニ其ノ行為ニ關與セザルガ故ヲ以テ其ノ責ヲ免ルルコトヲ得ズ。出版物ノ内容ニ付テハ積極的ノ制限トシテハ、新聞紙ノミニ付キ正誤ノ義務及ビ正誤書辯駁書掲載ノ義務ガ認めラレ、消極的ノ制限トシテハ法律ハ或ハ特定ノ事項ヲ指定シテ其ノ掲載ヲ禁止シ、或ハ一般的ニ安寧秩序ヲ害シ又ハ風俗ヲ亂スベキ事項ノ掲載ヲ禁止シ、新聞紙ニ付テハ官廳ニ其ノ禁止ヲ爲スノ權能ヲ與フルモノアリ。檢事ハ捜査又ハ豫審中ノ被告事件ニ付キ、陸軍大臣、海軍大臣、外務大臣ハ軍事又ハ外交ニ關スル事項ニ付キ、内務大臣ハ發賣禁止ヲ爲スト共ニ其ノ禁止ノ原因トナリタルト同一ノ事項ニ付キ、掲載ヲ禁止スルノ權ヲ有ス。

總テ法律ノ定ムル制限ニ違反シタル出版物(届出及納本ヲ爲サザル出版、出版法ニ依ル雜誌ニシテ時事問題ヲ掲載スル項ヲ記載セザル出版、禁止事項ヲ掲載シタル出版、モノ、保證金ヲ完納セズシテ發行スル新聞紙、責任者ノ氏名其ノ他必要ノ事項、必要ナル正誤書辯駁書ヲ掲載セザル新聞紙)ハ之ヲ違法ノ出版トシ、一面ニハ責任者ニ對スル罰則ノ定アルト共ニ、一面ニハ行政上ノ手段トシテ、發賣頒布ノ禁止、刻版及印本ノ差押、輸入又ハ移入ノ禁止、發行

差止及發行禁止ノ處分ヲ認ム。(イ)發賣頒布ノ禁止ハ専ラ内務大臣ノ權限ニ屬ス。内務大臣ハ出版物ノ内容ガ安寧秩序ヲ害シ又ハ風俗ヲ壞亂スト認ムルトキハ其ノ發賣頒布ヲ禁止シ、及ビ外國(殖民地)出版物ノ内地ニ於ケル發賣頒布ヲ禁止スルコトヲ得。此ノ禁止ニ對シテハ行政訴訟ノ權ヲモ認ムルコトナク、其ノ禁止ガ絶對ノ效力ヲ有ス。(ロ)差押ハ内務大臣ガ發賣禁止ト共ニ必要ニ依リ之ヲ爲スノ權ヲ有ス。例外トシテ新聞紙ニ付テハ管轄地方官廳ガ差押ノ權ヲ有スルコトアリ。差押ハ所有權ノ制限ニシテ沒收ニ非ズ、若シ發賣禁止ノ解除アルトキハ當然解除スルコトヲ要スト雖モ、發賣禁止ノ解除ナキ限リハ所有權ノ效果ハ永久ニ停止セラレテ、隨テ沒收ト同一ノ結果ヲ生ズ(新聞紙法ニ依レバ二年以上ハ官廳ハ任意ニ之ヲ處分スルコトヲ得ベキモノト定ム。出版法ニハ之ニ相當スル規定ナシト雖モ、内務省ニ於テ永久ニ保管ノ責アルモノト解スルヲ得ザルヲ以テ相當ノ期間ノ後ニハ當然處分シ得ベキモノト解スルヲ當然ト爲スベシ)。(ハ)輸入又ハ移入ノ禁止ハ關稅定率法(條一)ニ依リ公安又ハ風俗ヲ害スベキ書籍圖書ガ一般ニ輸入ヲ禁止セラルルノ外内務大臣ハ一年以内ニ二回以上内地ニ於ケル發賣禁止ノ處分ヲ爲シタル外國新聞紙ノ輸入又ハ移入ヲ禁止スルコトヲ得。(ニ)發行差止ハ出版法ニ依ル雜誌ガ學術技藝統計廣告ノ類以外ノ事項ヲ記載シタルトキハ内務大臣、新聞紙法ニ依ル新聞紙ガ正當ノ届出ヲ爲サズ又ハ保證金ヲ納付又ハ填補セズシテ發行シタルトキハ管轄地方官廳之ヲ爲スコトヲ得。何レノ場合ニモ發行差止ハ新聞紙法ニ依ル正當ナル届出及ビ保證金ノ納付又ハ填補ノ完了ニ依リ解除セラル。(ホ)發行禁止ハ將來ニ向テ同一新聞紙ノ發行ヲ繼續スルコトヲ永久ニ禁止スルヲ謂フ。唯刑事裁判所ノ判決ニ依リテノミ刑罰ノ宣告ト

共ニ之ヲ爲スコトヲ得、是レ警察處分ガ裁判所ニ依リ行ハルル唯一ノ例ナリ(三六法律一五出版法、四二法律四一新聞紙法)。

新聞紙ノ違法ノ記事ニ對スル制裁ニ付キ一ノ特例ヲ爲スモノハ人ノ名譽ヲ毀損スル記事ニ付テナリ。刑法ノ普通ノ原則トシテ公然事實ヲ摘示シ人ノ名譽ヲ毀損スル行爲ハ其ノ事實ノ有無ヲ問ハズ常ニ有罪トセラルル(刑法二三〇條)ニ反シテ、獨リ新聞紙ニ在リテハ人ノ名譽ヲ毀損スル記事ト雖モ其ノ私行ニ涉ルモノヲ除クノ外裁判所ニ於テ惡意ニ出デズ專ラ公益ノ爲ニスルモノト認ムルトキハ事實ノ證明ヲ許シ、其ノ證明ノ確立ヲ得タルトキハ其ノ行爲ハ罪トナラズ又民事上ノ不法行爲トモナラザルモノト爲セリ(新聞紙法四五條)。蓋シ新聞紙ガ事實ノ公正ナル報道ヲ本分トスルコトノ性質ニ基キ此ノ特例ヲ認ムルナリ。

豫約出版(代金ノ全部又ハ一部ヲ前收シテ)ニ付テハ豫約出版法(四三法律五五)ニ依リ別ニ保證金納付ノ義務ヲ定ム。完成ノ望確實ナラザル豫約出版ノ濫出ヲ防ギ、併セテ罰金又ハ裁判費用及豫約者ニ對スル代金返還若ハ損害賠償ノ支拂ヲ擔保スルガ爲ニス。豫約出版ノ廢絶ハ發行者ノ死亡又ハ解散ニ基ク場合ノ外ハ内務大臣ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス。

以上ノ外、不正ノ利ヲ圖ルガ爲ニ新聞紙雜誌等ニ誇大又ハ虛偽ノ廣告ヲ爲シ、新聞紙其ノ他ノ出版物ノ購讀又ハ廣告掲載ニ付キ強テ申込ヲ求メ、申込ナキ新聞紙其ノ他ノ出版物ヲ配付シ又ハ申込ナキ廣告ヲ爲シ其ノ代料ヲ請求スルコトハ、警察犯處罰令(二條六、七八)ニ依リ禁止セラル。街頭其ノ他公衆ノ

自由ニ交通シ得ル場所ニ於テ文書圖畫ノ揭示頒布朗讀其ノ他ノ行爲ヲ爲シ公安又ハ風俗ヲ害スルモノニ付テハ治安警察法(一六條)ニ依リ警察官ガ之ヲ禁止スルノ權アルコトヲ認ム。

二 集會結社及多衆ノ運動ニ關スル警察

(一) 集會トハ共同ノ目的ノ爲ニスル多數人ノ一時的ノ會合ヲ謂フ。集會ニ關スル警察制限ハ風俗警察ノ爲ニスルモノハ專ラ地方警察令ノ定ムル所ニ依ル。衛生警察ノ爲ニハ傳染病豫防法(一九條三號)ニ依リ地方長官ガ傳染病豫防上必要ト認ムル場合ニ於テ集會其ノ他人民ノ群集スルコトヲ制限シ又ハ禁止シ得ルコトヲ認ム。集會ノ最モ主要ナルモノハ思想ノ發表交換ノ爲ニスルモノニシテ治安警察法(三三條)ニハ一般的ニ講談論議ノ爲ニスル集會ニ付キ、衆議院議員選舉法ニハ選舉運動ノ爲ニスル集會ニ付キ、警察制限ヲ定ム。

治安警察法ニ依レバ、主トシテ警察制限ノ對象トセラルルハ公開(特定ノ會員ノミノ集會ニ非)ノ政談集會(政事ニ關スル言論ヲ爲ス爲メ集會、學術的ノ演說會又ハ討論會ニ對ス)及公開ノ屋外集會ナリ。此等ノ集會ニ付テハ開會前ニ發起人ヨリ警察署ニ届出ツル義務アリ。政事ニ關セザル屋内集會ニ付テモ治安ノ爲必要アルトキハ命令ヲ以テ届出義務ヲ定ムルコトヲ得(但シ選舉準備ノ爲ニスル選舉人ノミノ集會)。公開ノ政談集會ニハ制服ヲ著シタル警察官吏ヲシテ臨監セシムルコトヲ得、政事ニ關セザル集會ニ於テモ公安ヲ害スル虞アルトキハ亦同ジ(屋外集會ニ付テハ臨監ノ權アルコト)。警察官吏ハ違法ナル演說ノ中止ヲ命ジ、故ラニ喧擾シ又ハ狂暴ニ涉ル者ヲ制止シ從ハザル

トキハ退去セシメ、又ハ集會ノ解散ヲ命ズルノ權ヲ有ス。屋外集會ニ對シテハ豫メ之ヲ禁止シ又ハ制限スルノ權ヲモ認メラル。

集會ニ於ケル言論ノ内容ニ付テハ、刑法其ノ他ノ法律ノ禁止スル事項ニ互ルヲ得ザルハ勿論、治安警察法ニハ豫審中ノ事件、傍聽ヲ禁ジタル訴訟ニ關スル事項、犯罪ヲ煽動若ハ曲庇シ、犯罪人又ハ刑事被告人ヲ賞恤救護シ又ハ刑事被告人ヲ陷害スル論議ヲ爲スコトヲ禁止ス。選舉運動ノ爲ニスル演說ニ付テハ別ニ選舉法(一、二、三)ニ依リ利害關係ヲ以テ投票ヲ誘導スル言論ヲ爲スヲ得ザルノ制限アリ。

集會ニ會同スルコトノ自由ハ何人モ之ヲ保有スト雖モ、唯未成年者ハ公開ノ政談集會ニ會同スルコトヲ禁止セラル。其ノ發起人トナルコトハ未成年者ノ外、尙刑罰ニ依リ公權ヲ失ヒ又ハ停止セラレタル者及外國人モ其ノ能力ヲ有セザルモノトセラル。

(一) 結社ハ共同ノ目的ノ爲ニスル多數人ノ任意ノ繼續的結合ナリ。結社ハ原則トシテ自由ニシテ、許可又ハ届出ノ義務ナシ。唯秘密結社及ビ國體ヲ變革シ又ハ私有財産制ヲ否認スルコトヲ目的トスル結社ハ禁止セラル。秘密結社トハ秘密出版ト異ナリ、政府ニ對スル秘密ノ意ニ非ズシテ社會ニ對スル秘密ノ意ナリ。届出ヲ爲スベキ義務アル者ガ届出ヲ爲サズシテ結社ヲ爲スノミヲ以テハ未ダ秘密結社タラズ、結社ノ事實ヲ社員ノミノ秘密ト爲シ社員以外ニ漏洩スベカラザルコトヲ社員ノ規約上ノ義務ト爲セルモノガ之ニ該當ス(届出義務ノ違反ト秘密結社ノ禁止違反トガ罰則ヲ異ニスル。コトハ之ヲ明瞭スルモノナリ、治安警察法一四條二八條)。國體(萬世一系ノ皇統ヲ君

ト)ノ變革又ハ私有財産制ノ否認ヲ目的トスル結社ハ即チ共產黨ニシテ、治安維持法(大正一四)ハ重刑ヲ以テ之ヲ組織シ又ハ之ニ加入スルコトヲ禁壓セルノミナラズ、結社ノ組織ニ付キ協議ヲ爲シ又ハ之ニ援助ヲ與フル者ニ對シテモ嚴罰ニ處スベキモノト爲セリ。其ノ他ノ結社ニ對シテモ内務大臣ハ公安ノ爲必要ナルトキハ之ヲ禁止スルコトヲ得。此ノ禁止ニ對シテハ行政訴訟ノ提起ガ許サル(治安警察法八條)。

結社ニシテ特別ノ警察制限ニ服スルモノハ政社即チ國ノ政治ニ影響ヲ及ボスコトヲ目的トスル結社ナリ。政社ヲ組織スルニハ主幹者(支社ニ在リテハ支社ノ主幹者)ヨリ事務所所在地ノ警察官署ニ届出ヅル義務アリ。但シ法令ヲ以テ組織シタル議會ノ議員ガ議事準備ノ爲ニ組織スル結社ハ届出ノ義務ナシ。一方ニ於テハ政事ニ關セザルモノト雖モ、公事ニ關スル結社ニシテ公安ノ爲届出ヲ要スルモノニ付テハ命令ヲ以テ届出ノ義務ヲ定ムルコトヲ得。政社ノ社員トナルコトハ一般ニ自由ナリト雖モ、現役軍人、警察官、神官僧侶、諸宗教師、教員、生徒、女子、未成年者、公權剝奪又ハ停止中ノ者、外國人ハ之ニ加入スルコトヲ禁ゼラル(治安警察法一條、三條五條六條)。

(三) 多衆ノ運動トハ多數人ガ共同ノ目的ヲ以テ公衆ノ自由ニ通行シ得ベキ場所ニ共同ノ運動ヲ爲スヲ謂フ。示威運動、提灯行列ノ類ナリ、總テ屋外集會ニ準ジテ取扱ハル。但シ祭葬、講社、學生ノ體育運動其ノ他慣例ノ許スモノハ此ノ制限ヲ受ケズ。群集ニ對シテモ警察官ハ之ヲ制限シ禁止シ又ハ解散スルノ權ヲ有ス(四條、八條)。

三 營業警察

100

營業トハ廣義ニ於テハ凡テ自己ノ名ニ於テ業トシテ行フ社會經濟上ノ營利行爲ヲ謂ヒ、狹義ニ於テハ其ノ中ヨリ原始産業及自由職業ヲ除外シ商工業及ビ高等ノ學識技藝ヲ要セザル勞務ヲ給付スルノ業ヲ謂フ。營業ノ自由ハ憲法ノ明文ニハ之ヲ掲ゲズト雖モ、是レ言フ俟タザル所トセラレタル爲ニシテ、我が國法ガ營業ノ自由ヲ以テ原則トスルコトハ更ニ疑ヲ容レズ。營業ノ自由ニ對スル警察上ノ制限ハ各種ノ營業ニ付キ甚ダ多樣ナレドモ、營業ノ開始ニ關スル制限ヨリ言ヘバ、營業ハ(イ)或ハ別段ノ制限ヲ受ケズシテ自由ニ之ヲ開始シ得ベキモノアリ、之ヲ自由營業ト謂フ。(ロ)或ハ其ノ開始ハ自由ナルモ其ノ開始ト共ニ警察官廳ニ届出ヅルヲ要スルモノアリ、之ヲ届出營業ト謂フ。官廳ハ許否ノ權アルニ非ズト雖モ尙之ヲ警察監督ノ下ニ置ク必要アルガ故ニ届出ノ義務ヲ負ハシムルナリ。(ハ)或ハ官廳ノ許可ヲ受クルニ非ザレバ開始スルコトヲ許サザルモノアリ、之ヲ免許營業ト謂フ。營業ノ免許ハ警察許可ノ一種ニシテ營業者ノ資格、營業ノ場所又ハ設備等ニ付キ警察上ノ障害ナキヤ否ヤヲ審査シテ之ヲ許可スベキヤ否ヤヲ決スルナリ。營業免許ノ拒否ニ對シテハ一般ニ行政訴訟權ガ認めラル。免許ヲ爲スノ權ハ營業ノ種類ニ依リ或ハ大臣ニ、或ハ地方長官ニ、或ハ警察署長ニ屬ス。免許ヲ受ケズシテ其ノ營業ヲ開始スルコトハ違法ニシテ處罰ノ原因タリ。(ニ)或ハ社會上有害ナルモノトシテ全然禁止セララルモノアリ、之ヲ禁止營業ト謂フ。

27718

營業警察ノ目的トスル所ハ種々ナリ。或ハ一般公安ノ爲ニシ、或ハ災厄防止ノ爲ニシ、或ハ衛生ノ爲ニシ、或ハ風俗ノ爲ニシ、或ハ交通ノ安全ノ爲ニシ、或ハ社會經濟ノ爲ニス。茲ニ述ブベキモノハ專ラ一般公安ヲ目的トスル營業ノ警察制限ナリ。其ノ制限ハ或ハ地方警察令ニ依ルモノアリ、宿屋、湯屋、藝娼妓口入業、信用告知業、理髮業、印版彫刻業、古着古綿襪樓營業、路商、物品行商等之ニ屬ス。其ノ中央法令ニ依リ定マレル重ナルモノハ左ノ如シ。

(一) 質屋 ニハ公益質屋ト普通ノ質屋トノ別アリ。公益質屋ハ市町村又ハ公益法人ニ限り之ヲ經營スルコトヲ得、其ノ公益法人ノ經營ニ係ルモノハ唯私ノ營業ニシテ公企業ノ性質ヲ有スルモノニ非ズ。其ノ普通ノ質屋ト異ナル所ハ、主トシテ唯利子、流質其ノ他質契約ノ效力ニ付キ特別ノ制限ヲ設ケテ質置主ノ爲ニ普通ノ質屋ニ於ケルヨリモ有利ナラシムルト共ニ、其ノ設備ニ要スル經費ニ付キ國庫ヨリ其一部ヲ補助シ隨テ又國家ノ特別ノ監督ニ服セシムルコトニ在リ。公益質屋ノ名稱ハ公益質屋ノミ之ヲ用キルコトヲ得(昭和二年法律三)。普通ノ質屋ニ對スル制限ハ質屋取締法(二八法)ノ定ムル所ナリ。但シ公益質屋モ其ノ業務ノ性質ニ於テハ普通ノ質屋ト異ナラザルヲ以テ、其ノ規定ハ特別ノ例外ヲ除クノ外一般ニ公益質屋ニモ準用ス。其ノ制限ハ一部分ハ民法ノ特別法タリ、一部分ハ警察法タル性質ヲ有ス。民法ノ特別法トシテハ法律ハ質契約ノ效力ヲ制限シ、之ニ違反スル契約ヲシテ質置主ノ利益ノ爲ニ無効ナラシム。蓋シ質屋ハ經濟上ノ弱者ヲ其ノ相手方トスルモノナルヲ以テ、契約自由ノ原則

ニ依ラズ、特ニ法律ヲ以テ契約ヲ制限シ以テ質置主ノ利益ヲ保護スルナリ。警察上ノ制限ハ(イ)或ハ同様ニ質置主ノ利益ヲ保護スルガ爲ニスルモノアリ。契約ノ私法上ノ制限ハ一部分ハ同時ニ之ヲ警察義務ト爲シ、之ニ對スル違反ヲ以テ民事上ノ不法行爲タルニ止メズ、警察違反トシテ處罰スルモノアリ、質屋ガ質物ヲ使用シ若ハ貸付スルヲ得ザルコトノ如キ其ノ例ナリ。(ロ)或ハ盜犯被害者ノ利益ヲ保護シ盜犯ノ檢舉ヲ容易ナラシムルガ爲ニスルモノアリ。就中質物ガ遺失物又ハ盜品ニ係ルトキハ警察官ハ之ヲ押收シ被害者ニ還付ス、質屋ハ之ヲ拒ムコトヲ得ズ。(ハ)或ハ質物ニ依リ傳染病毒ヲ傳播スルノ患ナカラシムルガ爲ニスルモノアリ。質屋ハ病毒ニ汚染シタル物品ニ付テハ消毒シタル後ニ非ザレバ之ヲ質ニ取ルコトヲ得ズ。

公益質屋ハ市町村ノ經營スル場合ハ勿論、公益法人ノ經營スル場合ト雖モ、唯法人ノ設立ニ許可ヲ要スルニ止マリ、營業ニハ警察許可ヲ要セザルニ反シテ、普通ノ質屋ハ地方廳ノ免許ヲ受クルコトヲ要シ、地方長官ハ又其ノ營業ヲ禁止又ハ停止スルノ權ヲ有ス。禁止又ハ停止ノ效力ハ全國ニ及ブ。

(二) 古物商 モ盜品遺失品又ハ病毒ニ汚染セル物品ヲ取扱フ虞アル者ナルヲ以テ、法律ハ略質屋ニ於ケルト類似シタル警察制限ヲ加フ。唯質屋ハ店舗ノ外ニ於テ營業ヲ爲スヲ得ザルニ反シテ、古物商ニハ此ノ制限ナク、特ニ鑑札ヲ受ケテ行商ヲ爲シ、又ハ露店ヲ出ダスヲ得ベク、又認可ヲ得テ古物市場ヲ開設スルコトヲ得。

(三) 案内業 外國人ニ對シ通譯ヲ以テ案内ヲ爲スヲ業トスル者ハ、特ニ試験ヲ經テ地方長官之ヲ免許スルモノトシ、且就業中免許證ヲ携帯シ又徽章ヲ附スル義務ヲ負ハシメ、又其ノ料金ニ付キ警察上ノ制限ヲ加フ。以テ内地ノ事情ニ通ゼザル外國人ガ不當ニ不利益ヲ受クルコトナカラシムコトヲ保護ス(四〇内務省令二一) 案内業者取締規則。

(四) 代書人 他人ノ囑託ヲ受ケテ官公署ニ提出スベキ書類ヲ代書スルコトヲ業トスル者ニ代書人及司法代書人ノ別アリ。司法代書人ハ裁判所及檢事局ニ提出スベキ書類ノ代書ヲ業トスル者ニシテ、地方裁判所ニ所屬シ地方裁判所長ノ監督ヲ受ク。地方裁判所長ハ其ノ開業ノ許可ヲ與ヘ、又業務ノ禁止又ハ停止ヲ爲スコトヲ得(大正八法律四八) 司法代書人法。代書人ハ其ノ他ノ書類ノ代書ヲ業トスルモノニシテ、主タル事務所所在地ノ警察官署ノ許可ヲ受ケ、其ノ監督ニ服ス。警察官署ハ地方長官ノ認可ヲ得テ業務ノ停止ヲ命ジ又ハ許可ヲ取消スコトヲ得(大正九内務省令四〇) 代書人規則。代書人及司法代書人共ニ正當ノ事由アルニ非ザレバ囑託ヲ拒ムコトヲ得ズ、公認セラレタル代書料(司法代書人ハ書記料)ノ外報酬ヲ受クルヲ得ズ又秘密ヲ漏スヲ得ザルノ義務アリ。

(五) 營利職業紹介業 職業紹介事業ハ大正十年以後ハ國家ガ自ラ之ヲ行フコトヲ主義ト爲スニ至レリ(大正一〇法律五五) 職業紹介法ト雖モ、從來雇入口入業トシテ營業ヲ爲シ來レル者ニ對シテハ急ニ之ヲ禁止スル能ハザルノミナラズ、一方ニハ之ヲ並行セシムルヲ便宜ト爲ス理由アルヲ以テ、官業トシテノ職業紹介

事業ノ外ニ營業的ノ職業紹介ノ經營ヲモ許シ之ヲシテ警察制限ニ服セシム。其ノ制限ハ從來地方警察令ニ任セラレタリシガ、大正十四年以後内務省令ヲ以テ之ヲ統一シタリ(大正一四内令三〇營利職業紹介業ヲ爲スニハ地方長官ノ許可ヲ要シ、其ノ使用スル從業員ニ付テモ所轄警察官署ノ認可ヲ要ス。其ノ營業ノ遂行ニ關シテハ料金額、求職者ニ對スル關係、秘密ヲ守ル義務、帳簿記載ノ義務、届出義務等ニ付キ警察制限ノ定アリ。地方長官ハ之ヲ監督シ、事業ヲ停止シ又ハ許可ヲ取消スノ權ヲ有ス。營利職業紹介業者ハ藝妓娼妓酌婦又ハ之ニ類スル者ノ周旋ヲ爲スコトヲ得ズ、此等ノ者ノ周旋ヲ業トスル者ニ付テハ別ニ地方警察令ヲ以テ之ヲ定ム。)

船員ノ職業紹介ニ付テハ別ニ法律ヲ以テ定メラル(大正一一法律三八船員職業紹介法、同年遞信省令六五同法施行規則)。其ノ事業ハ(イ)政府ノ自ラ行フモノ、(ロ)政府ガ補助金ヲ支給シテ團體ヲシテ行ハシムルモノ、(ハ)遞信大臣ノ許可ヲ得テ行フ無料職業紹介、(ニ)有料又ハ營利ヲ目的トスル職業紹介ノ四種トシ、後ノ二者ハ警察制限ニ服セシム。最後ノ種類ニ屬スルモノハ唯從來營業ヲ爲セル者ニ對シ當分ノ内其ノ事業ノ繼續ヲ許スニ止マル。

四 宗教警察

宗教ト國家トノ關係ニ付テハ我ガ現代ノ國法ハ信教自由ノ原則ヲ以テ基礎ト爲スコト言フ俟タズト雖モ、宗教ト國家トヲ全ク分離シ、總テノ宗教ニ對シテ國家ハ無差別平等ノ取扱ヲ爲スモノニ非ズ。

歴史的傳統ニ基キ此ノ點ニ付キ大ナル特例ヲ爲スモノアリ。

(一) 神宮及神社ハ上古以來國家ト離ルベカラザル關係ニ在リ、現代ノ國法ニ於テモ明白ニ國家的性質ヲ有シ、行政上ノ見地ニ於テハ全然之ヲ宗教ト區別ス。神宮神社ノ祭事ハ國家ノ公務ニシテ、之ニ奉仕スル神官神職ハ國家ノ官吏ナリ。宗教行政ハ一般ニ文部省ノ主管ニ屬スルニ反シテ、神宮神社ハ之ヲ内務省ノ管理ニ屬セシムルハ、其ノ行政上之ヲ宗教トシテ認メザルコトヲ明示スルモノナリ。之ニ對スル監督ノ作用ハ固ヨリ警察ノ範圍ニ屬スルモノニ非ズ。神宮神社ニ關シテ行ハレ得ベキ警察作用ハ唯人民ガ神宮神社ヲ冒瀆スルコトヲ制止シ其他之ニ對スル障害ヲ除クコトニノミ存ス。神宮神域ノ警衛ニ關シテハ神宮司應ニ特ニ衛士長、衛士副長及衛士ヲ置キ之ニ當ラシム(神宮司廳官制、三三内務省令五三衛士長衛士副長衛士服務規則)、普通ノ警察官吏ハ神地ニ入ルコトナシ。一般神社ノ警衛ハ之ニ反シテ普通ノ警察作用ニ依ル。神社境内地ニ於テ神社ノ尊嚴ヲ冒ス行爲ヲ爲スコトハ禁止セラル。殊ニ神社ハ地方長官ノ指揮ヲ受ケ境内ニ管轄地方廳名ヲ以テ車馬ノ乗入、魚鳥ノ採捕、竹木ノ伐採ヲ禁止スル旨ノ制札ヲ建ツルコトヲ得、境内地ノ竹木、土石等ハ特ニ警察上ノ保護ヲ受ケ其ノ伐採又ハ採取ハ制限セラル。境内地ニ接續スル土地ニ火入ヲ爲スコト、境内地ニ碑表又ハ形像ヲ建設スルコト、境内地ヲ神社以外ノ者ニ繼續シテ使用セシムルコトモ亦警察上ノ制限ヲ受ク(大正二内務省令六)。

(二) 神道各派及佛教各宗ハ神社トハ異ナリ國家的性質ヲ有セズ、純然タル私ノ宗教ナリ。明治ノ

初年ヨリ十年代迄ハ國家ハ一時此等ノ宗教ヲ以テ國家自身ノ事務ト爲シ、國ノ公ノ機關トシテ神佛教導職ヲ置キ國家ガ自ラ神道佛教ノ宣布ニ當リタレドモ、明治十七年(同年八、一一、一九)以後神佛教導職ヲ廢シ、國家ト此等ノ宗教トヲ分離シテ、宗教ノ宣布ヲ以テ純然タル私ノ事務タラシメタリ(此ノ布告ノ前文ニハ「自今神佛教導職ヲ廢シ寺院ノ住職ヲ任免スルコトハ總テ各管長ニ委任シ」云々トアル爲ニ、大寺院ノ從來ノ判例ハ住職ノ任免ハ國家事務ガ長ニ委任セラレタルモノト爲シ、其ノ私ノ行爲タルコトヲ否定スト雖モ、布告ニ所謂「委任」トハ今日ノ法律語トシテノ委任ノ意ニ非ズシテ、單ニ之ヲ管長ノ權能ニ任ズルコトノ意ト解スベク、今日ノ國法ニ於テ寺院ノ住職ノ任免ヲ以テ國家的ノ事務ト解スベキ根據ナシ。寺院ハ私法人ニシテ住職ハ私法人ノ役員ナリ其ノ任免ハ固ヨリ單純ナル私ノ事務ナリ)。然レドモ神道及佛教ハ長キ歴史的影響ノ下ニ、今日ニ於テモ國家ノ特別ノ保護ヲ受ケ隨テ又國家ノ特別ノ監督ニ服ス。管長ハ勅任官ノ待遇ヲ受ケ(官達六八)、神道各派ノ教規佛教各宗ノ宗制ハ總テ文部大臣ノ認可ヲ受クルコトヲ要シ(一八內務、省達丁一)、寺院ノ創立再興復舊等亦其ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス(明治一三內務、省達乙五二)。寺院又ハ佛堂以外ニ於テ教會所ヲ設立スルニモ地方長官ノ許可ヲ要ス(大正一二文、部省令三二)。此等ノ關係ハ國家ト各宗派トノ間ノ特別ノ法律關係ニ基クモノニシテ、警察ノ範圍ニ屬スルモノニ非ズ。其ノ監督ハ單ニ社會ノ秩序ヲ害セザラシムルガ爲ニスルニ非ズシテ、保護宗派トシテノ特別ノ關係ニ基キ、宗派自身ノ健全ナル狀態ヲ維持セシムルガ爲ニ特別ノ監督ヲ加フルモノニ外ナラズ。寺院佛堂境內官有地木竹管理規則(三六內務、省令二)寺院佛堂境內地使用取締規則(三六內務、省令一)ニ依リ、境內官有地ノ木竹ノ伐採ヲ制限シ、及ビ境內地ヲ寺院以外ノ者ニ使用セシムルコトヲ制限セルコトモ、亦寺院ガ此ノ如キ特別ノ性質ヲ有スルガ爲ナリ。寺院佛堂ノ爲ニ寄附金又ハ負債ヲ募集スルニモ地方長官ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス(寺院及佛堂參拜規則)。

資料並寄附金募集ニ關スル取締方三一內務省令六。

(三) 其ノ他ノ一般ノ宗教ハ國家ノ特別ノ保護ヲモ受クルコトナク、唯警察制限ニ服スルノミ。憲法(二八)ハ日本臣民ガ安寧秩序ヲ妨グズ及臣民タルノ義務ニ背カザル限ニ於テ信教ノ自由ヲ有スルコトヲ保障スト雖モ、是レ固ヨリ信教ノ自由ニ對シテ何等ノ警察制限ヲ加フルコトヲ得ズトスルノ意ニ非ズ。憲法上ノ信教ノ自由ハ唯安寧秩序ヲ妨グズ及臣民タルノ義務ニ背カザル限ニ於テノミ存シ、而シテ安寧秩序ヲ保持スル爲ニ如何ナル制限ヲ必要トスルカハ國家ノ認定ニ依ルノ外ナキヲ以テ、國家ハ其ノ目的ニ必要ナル限度ニ於テ宗教的行爲ニ對シテ制限ヲ加フルコトヲ得ベク、而シテ其ノ制限ハ必ズシモ法律ニ依ルヲ要セズ法律ニ牴觸セザル範圍ニ於テハ警察命令ヲ以テモ之ヲ定ムルコトヲ得。一般宗教ニ對スル警察上ノ制限ハ、中央法令トシテハ神佛道外宗教宣布及堂宇等設立ニ關スル規程(三二內務、省令四一)、宗教ノ宣布又ハ儀式執行ヲ目的トスル法人設立等ニ關スル規程(三三內務、省令三九)ノ定アリ。別ニ警察犯處罰令ニハ妄ニ吉凶禍福ヲ説キ又ハ祈禱符呪等ヲ爲シ若ハ守札類ヲ授與シテ人ヲ惑ハシタル者(二七)病者ニ對シ禁厭、祈禱、符呪等ヲ爲シ又ハ神符、神水等ヲ與ヘ醫療ヲ妨ゲタル者(二八)ニ對シ罰則ヲ定ム。其ノ他尙地方警察令ニ依ル制限少カラズ。

(四) 宗教的行爲ガ警察制限ニ服スルト共ニ、一方ニ於テハ神宮、神社ハ勿論寺院其ノ他ノ宗教的建築物又ハ宗教的行爲ハ特別ノ警察上ノ保護ヲ受ケ、之ニ對シテ障害ヲ及ボスベキ行爲ハ刑罰ヲ以テ

制裁セラルルモノ多シ。就中(イ)神宮又ハ皇陵ニ對スル不敬ハ天皇ニ對スル不敬ト同一ノ罪ヲ以テ論ゼラル(刑法七四條二項)。(ロ)神祠佛堂墓所其ノ他禮拜所ニ對スル公然ノ不敬ノ行為、說教禮拜又ハ葬式ヲ妨害スル行為、墳墓ヲ發掘スル行為ハ何レモ刑法上ノ犯罪トセラル(刑法一八九條)。(ハ)警察犯處罰令(三三條)ニハ神祠佛堂禮拜所墓所碑表形像其ノ他之ニ類スル者ヲ汚瀆スル行為ヲ警察犯トシテ處罰スベキモノト爲セリ。

五 災厄警察

災厄警察トハ火災、水害、爆發、墜落等人類ノ生命身體財產ニ危害ヲ及ボスベキ災厄ノ發生ヲ豫防シ及ビ其ノ起レル場合ニ於テ成ルベク之ヲ救護スルガ爲ニスル警察ヲ謂フ。此ノ目的ノ爲ニスル警察ハ後ニ衛生警察及交通警察ニ關連シテ述ブベキモノノ外主要ナルモノ左ノ如シ。

(一) 危險物警察 或ル物件ノ製造、所持、使用又ハ處分ガ特ニ公共ニ危害ヲ及ボスノ虞アル場合ニ於テ其ノ危害ヲ豫防スル爲ニスル警察ヲ危險物警察ト謂フ。就中(イ)銃砲火藥類取締法(四三法律五三)ハ銃砲火藥類ノ製造、販賣、輸出、輸入、讓渡、讓受、授受、運搬、携帯ニ付キ制限ヲ加ヘ、或ハ絶對ニ之ヲ禁止シ、或ハ行政廳ノ許可ヲ受クルヲ要スルモノトシ、或ハ行政廳ヲシテ之ヲ禁止シ又ハ制限スルコトヲ得シメ、或ハ其ノ取扱ノ場所及方法ヲ制限ス。火藥類ノ船舶運送ニ關シテハ別ニ遞信省令(四四遞信令九火藥類船舶運送及貯藏規則)ノ定アリ。(ロ)不法ノ目的ヲ以テ爆發物ヲ使用シ、又ハ使用セントシ又ハ其ノ準備

若クハ補助行為ヲ爲シタル者ニ對シテハ別ニ爆發物取締規則(一七太政官布告三二)ニ依リ罰則ヲ定ム。(ハ)刀劍其ノ他ノ戎器兇器ニ付テハ明治九年ノ帶刀禁止令(三八)ニ依リ一般人民ノ帶刀ヲ禁止シ違反者ニ對シテハ之ヲ沒收スルコトヲ定メタル外、治安警察法ニハ行政官廳ガ公安上ノ必要ニ因リ戎器、爆發物又ハ戎器ヲ仕込ミタル物件ノ携帯ヲ禁止シ得ルコト(一八)集會及多衆ノ運動ニ於テハ戎器又ハ兇器ヲ携帯スルヲ得ザルコト(一三)ヲ定メ、仕込刀劍其ノ他變裝シタル戎器ノ授受、運搬、携帯ハ拳銃、仕込銃ニ準ジテ取扱ハル(銃砲火藥類取締法施行規則三九條四〇條)選舉運動ニ此等ノ戎器ヲ携帯スルコトハ絶對ニ禁止セラル(衆議院選舉法一一條)。(ニ)壓縮瓦斯及液化瓦斯ノ製造、貯藏又ハ販賣ヲ業トスル者ニ付テハ壓縮瓦斯及液化瓦斯取締法(大正一一)ニ依リ行政廳ノ許可ヲ受ケシメ、其ノ事業ニ要スル設備、作業主任者、作業ノ場所方等ノ權ヲ行フコトヲ得、製造貯藏販賣ヲ業トスルニ非ザル者ニ對シテモ、行政廳ハ保安上必要アルトキハ壓縮瓦斯又ハ液體瓦斯ノ授受、運搬又ハ携帯ヲ禁止シ又ハ制限スルコトヲ得。(ホ)毒物劇物營業取締規則(四九內務省令五)ハ醫藥以外ノ用ニ供セシムル目的ヲ以テ販賣スル毒性又ハ劇性ノ物品ノ販賣ヲ業トスル者ニ付キ營業許可ヲ受ケシメ(但シ藥劑師藥種商又ハ製藥者ガ此ノ營業ヲ爲スニハ届出ヲ以テ足ル)其ノ貯藏、陳列、容器、販賣讓與ヲ制限ス。行政廳ハ臨檢、試驗用收去、業務ノ停止又ハ禁止ノ權ヲ有ス。(ヘ)黃磷燐寸製造禁止法(大正一〇)

ハ燐寸ノ製造ニ黃燐ヲ使用スルコトヲ禁止シ、又黃燐ヲ使用シテ製造シタル燐寸ノ輸入、移入、販賣又ハ販賣ノ目的ヲ以テスル所持ヲ禁止ス。行政廳ハ之ガ監督ノ爲ニ臨檢ヲ爲シ及檢査ノ爲ノ無償收去ヲ爲スノ權ヲ認メラル。(ト)其ノ他石油、煙火、緩燃導火線等ニ付テハ地方警察令ノ制限アルモノアリ。

(二) 建築警察 ハ必ズシモ災厄ノ豫防ヲ唯一ノ目的トスルモノニ非ズ、其ノ他衛生、風俗、交通、市街ノ美觀等亦其ノ目的トスル所ナリト雖モ、其ノ主タル目的トスル所ハ火災其ノ他ノ災厄ヲ豫防シ社會ノ安全ヲ保持スルコトニ在リ。建築ニ關スル制限ハ主トシテ市街地ニ於テ必要ニシテ、市街地建築物法^(大正八法 律三七)ノ定アリ、勅令ヲ以テ指定スル市街地ニ施行セラル。其ノ主眼トスル所ハ四點ナリ。

(イ) 住居地域、商業地域、工業地域、又ハ特別ノ必要アルトキハ防火地區、美觀地區等ヲ指定シ、各地域又ハ地區ニ於ケル建築物ノ種類ヲ制限スルコト。就中、工場、倉庫其ノ他之ニ準ズベキ建築物ニシテ規模大ナルモノ又ハ衛生上有害若クハ保安上危險ノ虞アル用途ニ供スルモノハ工業地域内ニ非ザレバ之ヲ建築スルヲ許サズ。其ノ他劇場、寄席、待合ノ類ハ住宅區域内ニ、火葬場、屠場、塵埃燒棄場等ハ住宅地域及商業地域内ニ建築スルコトヲ許サズ。都市計畫區域内ニ於テハ土地ノ狀況ニ依リ風致又ハ風紀ノ維持ノ爲特ニ地區ヲ指定スルコトヲ得。總テ地域又ハ地區ノ指定又ハ其ノ變更廢止ハ主務大臣ノ權限ニ屬ス、但シ都市計畫區域内ニ於テハ都市計畫ノ施設トシテ之ヲ爲スコトヲ要ス^(都市計畫 法一〇條)。

(ロ) 建築線ヲ定メテ、原則トシテ建築物ノ敷地ヲ其ノ線ニ接セシメ及ビ之ヨリ突出スルヲ許サザルコト。以テ家並ヲ整頓シ不規則ナカラシメントスルナリ。建築線ハ特ニ指定セラレタル場合ノ外道路敷地ノ境界線トス。(ハ) 建築ノ様式ヲ制限シ監督スルコト。建築物ノ高、敷地内ノ空地、構造、設備、敷地等ニ付テハ施行令^(大正九勅 令四三八)及施行規則^(大正九內務 省令三七)ニ依リ詳細ニ定メラル。建築物ノ新築改築増築ニハ地方長官^(東京府ハ 警視總監)ニ届出デ又ハ其ノ認可ヲ受クルコトヲ要シ、而シテ其ノ竣工ノ後地方長官ノ建築物使用認可權ヲ受クルニ非ザレバ之ヲ使用スルコトヲ得ズ。工事ノ執行ニ付テハ地方長官ハ臨檢監督ノ權ヲ有ス。(ニ) 違法ノ建築物ノ除却、改築其ノ他必要ナル措置ヲ命ズルコト。建築物ガ保安上危險ナルトキ、衛生上有害ナルトキ、違法ニ建築セラレタルモノナルトキハ地方長官ハ其ノ除却、改築、修繕、使用禁止、使用停止其ノ他ノ必要ナル措置ヲ命ズルコトヲ得。法律施行前ヨリ存在シタル建築物ガ若シ其ノ施行後ニ建築セラレシナラバ其ノ規定ニ違反スルモノナルベキ場合ニ於テモ此等ノ措置ヲ命ズルコトヲ得、此ノ場合ニ於テハ所在地公共團體ヲシテ損失ヲ補償セシム。

市街地建築物法ノ適用セラルル市街地以外ニ於テハ一般建築法ノ存スルモノナシ。唯工場ニ關シテハ工場法^(一三 條)ニ依リ、火藥貯藏所其ノ他特ニ危險多キ建築物ニ關シテハ銃砲火藥類取締法其ノ他特別ノ法令ニ依リ規定セラルル外、地方警察令ニ依リテ或ハ一般建築物ニ付キ^(制限令)或ハ特殊ノ建築物^(例、劇場、寄席、活動寫眞館、旅館、工場、倉庫、湯屋、觀工場、病院、長屋等)ニ付キ制限ヲ設ケタルモノ多シ。

(三) 電氣事業、瓦斯事業及鑛業ニ關スル警察 電氣事業其ノ他從業者ニ對シ又ハ一般公衆ニ對シ危險多キ事業ニ付テハ其ノ災厄ヲ防グガ爲ニ適當ナル警察制限ヲ必要トスルコトハ言フ俟タズ。但シ電氣事業ノ監督ハ逓信省ノ主管ニ、鑛業ノ監督ハ商工省ノ主管ニ屬シ、一般保安警察トハ區別セラレテ、内務大臣及地方普通警察官廳ノ權限ニ屬セズ。瓦斯事業ハ商工大臣及内務大臣ノ共同ノ監督ニ屬シ地方ニ於テハ地方長官之ヲ監督ス。

(イ) 電氣事業ニ關スル警察制限ハ電氣事業法(四四法律五五。昭和六法律六一ニ依リ金部改正アリタレドモ未ダ施行ニ至ラズ)ニ基本原則ノ定アル外、主トシテ電氣事業法施行規則(四四逓信省令二五)、特別高壓電線路取締規則(四〇逓令五五)、電氣工作物規程(大正八逓令八五)、自家用電氣工作物施設規則(四四逓令三一)、電氣用品試驗規則(大正五逓令五〇)、電氣事業主任技術者資格檢定規則(四四逓令二七)等ノ定ムル所ナリ。此等ノ規定ハ、電氣施設ノ構造及其ノ維持管理竝ニ工事ノ施行ニ付キ綿密ナル技術上ノ制限ヲ加フルト共ニ、之ニ對スル官廳ノ警察監督ノ權能ヲ定ムルコトヲ主眼トス。其ノ監督ノ權能ハ主トシテ逓信大臣ノ下ニ於テ所轄ノ逓信局長ニ屬ス。但シ地方長官モ一般公共ノ利益ヲ保護スルノ任務ヲ有シ又道路行政ヲ管掌スルモノナルヲ以テ、之ニ關係アル限度ニ於テハ其ノ監督權ヲ有ス。電氣事業者及其ノ從業員ニ對スルノ外、一般公衆ニ對シテモ災厄ヲ防グ爲ニ法律ハ必要ナル制限ヲ定ム。總テ電氣工作物ヲ損壞シ之ニ物品ヲ接觸シ又ハ其ノ他ノ方法ヲ以テ電氣ノ供給又ハ使用ヲ妨害シタル者及ビ電氣事業者ノ承諾ヲ得ズシテ濫ニ電氣工作物ノ施設ヲ變更シタル者ニ對シテハ罰則

ノ定アリ(電氣事業法一八條一九條、新法三三條三四條)。特別高壓電線路ニ關シテハ別ニ電線又ハ其ノ支持物ニ接近シテ電線路ニ障害ヲ及ボス虞アル行爲ヲ爲スコトヲ禁止スル規定アリ(特別高壓電線路取締規則五條乃至八條)。

此等災厄警察ノ爲ニスルモノノ外、電氣事業ノ獨占的性質ニ鑑ミ、公衆ノ利益ヲ保護スルガ爲ニ、法律ハ電氣事業者ガ正當ノ事由ナクシテ需用者ニ對シ電氣ノ供給ヲ拒ムヲ得ザル義務ヲ負ハシメ、又主務大臣ハ料金額ノ制限其ノ他電氣供給ノ條件ニ關シ必要ナル命令ヲ爲シ得ベキコトヲ定ム。契約自由ノ原則ハ此ノ限度ニ於テ破ラレルナリ。

(ロ) 瓦斯事業ニ關スル警察制限ハ瓦斯事業法(大正一二法律四六)ノ下ニ主トシテ瓦斯事業法施行規則(大正一四商工内務省令)ノ定ムル所ナリ。其ノ制限ハ殊ニ瓦斯製造裝置、瓦斯溜、導管ノ施設、其他ノ瓦斯工作物、瓦斯ノ成分、熱量、壓力等ニ付テ存ス。其ノ業務ハ主務大臣(商工大臣及内務大臣)及地方長官(東京府ハ警視總監)ノ監督ニ屬シ、其ノ營業ニ大臣ノ許可ヲ要スルノ外工事ノ着手及工作物ノ使用ニモ行政廳ノ許可ヲ要ス。商工大臣(急迫ノ場合)ハ瓦斯工作物ニ關シ其ノ施設、變更其ノ他必要ノ措置ヲ命ズルノ權ヲ有ス。瓦斯事業ニ對シ第三者ガ瓦斯工作物ノ損壞其ノ他ノ方法ヲ以テ瓦斯ノ供給ヲ妨害シ又ハ瓦斯事業者ノ承諾ヲ得ズシテ濫ニ瓦斯工作物ノ施設ヲ變更スルコトガ刑罰ノ制裁ヲ以テ禁止セラレ、又瓦斯事業者ガ需用者ニ對シ供給ヲ拒ムヲ得ザル義務ヲ負フコトハ略電氣事業ト等シク、瓦斯料金及瓦斯供給條件ニ付テハ主務大臣ノ認可ヲ要スルモノトセラレ。

(ハ) 鑛業ヨリ生ズル危害ヲ防止スル爲ノ警察制限ハ鑛業警察規則(昭和四商工省令二一)石炭坑爆發取締規則(昭和四商工省令二二)ノ定ムル所ナリ。其ノ制限ハ主トシテ坑内ニ於テ作業ニ従事スル労働者ノ安全ヲ保護シ危害ヲ防止スルコトヲ目的トシ、兼テ鑛業ニ因リ一般公共ノ利益ヲ害スルコトナカラシムルコトヲ目的トス。鑛業権者ハ鑛業ヲ安全ナラシムル爲ニ一定ノ資格ヲ有スル技術管理者其ノ他一定ノ係員(坑内保安係員、保安係員、安全燈係員、發破係員、機械保安係員、衛生係員等)ヲ置クコトヲ要シ、諸種ノ危害ヲ豫防スル爲ニ必要ナル除害施設ヲ爲スコトヲ要シ、又業務上ノ傷病者ノ救護ニ必要ナル救急治療用具及材料ヲ備フルコトヲ要ス。此等及其ノ他ノ制限ヲ遵守セシムル爲ニ主務大臣及其ノ下ニ鑛山監督局長ハ必要ナル監督ノ權能ヲ與ヘラル。鑛業警察規則ノ一部分ハ砂鑛業ニモ準用セラル。

(四) 水火災ノ警防 火災及水害ノ發生セル場合ニ於テ其ノ災厄ヲ最少限度ニ止ムルコトハ警察ノ重要ナル任務ノ一ナリ。殊ニ火災ノ消防ハ都會地ニ於テ其ノ必要殊ニ大ナルコトハ言フ俟タズ。故ニ東京府ニ於テハ警視廳内ノ一部トシテ特ニ消防部ヲ置キ、事務官ノ一人ヲシテ消防部長タラシメ、警視廳ノ命ヲ承ケテ水火消防ノ事ニ當ラシメ、其ノ下ニ東京市(接近町村ノ全部又ハ一部モ其ノ區域ニ編入スルコトヲ得)ニハ消防署ヲ置キ、管内ノ水火災ノ警戒防禦ニ従事セシム。消防部及各消防署ヲ構成スル職員ハ消防司令(委任三人)、消防士、消防機關士(列任)、消防手(列任)ニシテ、總テ國ノ官吏ナリ。他ノ各府縣ニ於テハ消防ハ一般警察ト等シク警察部及其ノ下ニ於テ警察署ノ主管ニ屬スト雖モ、唯大阪市、京都市、横濱市、神戸市及名古屋

市ニ於テハ特ニ消防署ヲ置キ、水火消防ニ従事セシム。警察部長ノ指揮ノ下ニ消防士、消防機關士、消防手及消防員ヲ以テ構成ス。大阪市ノミハ消防事務ノ地方警視一人ヲ置ク。其ノ他ノ一般市町村ニ在リテハ府縣知事ハ職權又ハ市町村ノ申請ニ依リ火災ノ警戒防禦ノ爲市町村ノ費用ヲ以テ消防組ヲ設置スルコトヲ得。消防組ハ組頭、小頭、消防手ヲ以テ組織ス、國ノ機關ナレドモ專任ノ官吏ニ非ズシテ、人民ノ中ヨリ常業ノ傍之ヲ命ズルナリ。水害ノ警防ノ爲ニハ府縣知事ハ地方ノ狀況ニ依リ別ニ水防組ヲ設置シ、又ハ消防組ヲシテ水災警防ノ事務ヲ兼ネシムルコトヲ得。

此等ノ災厄警防ノ爲ニハ、警察手段トシテ(イ)他人ノ土地物件ヲ使用シ(ロ)已ムヲ得ザル必要アルトキハ家屋其ノ他ノ物件ヲ破壊シ(ハ)手近ノ人民ニ援助ヲ求ムルノ權アルコトハ前ニ述べタル如シ(八二頁)。警察犯處罰令ニハ又水火災其ノ他ノ事變ニ際シ制止ヲ肯ゼズシテ現場ニ立入り又ハ其ノ場所ヨリ退去セザル者ニ對スル罰則ヲ定ム。

六 風俗警察

(一) 風俗警察ハ善良ノ風俗ヲ害スル行爲ノ公然ニ行ハレ又ハ公衆ノ風俗ニ有害ナル影響ヲ及ボスベキ行爲ノ行ハルルコトヲ防止スルヲ目的トス。其ノ最モ主要ナルモノハ賣笑婦ニ對スル警察ニシテ私娼及私娼媒合ハ全ク之ヲ禁止シ(警察犯處罰令一條二號)、營業的ニ賣淫行爲ヲ爲ス者ハ公然警察許可ヲ受ケシメ之ヲ警察監督ノ下ニ置キ、以テ成ルベク其ノ害惡ヲ最少限度ニ止メシメンコトヲ期ス。公娼ニ對スル

警察制限ハ主トシテ風俗及衛生ヲ保持シ竝ニ思慮定マラザル少女ノ誘拐セラレ墮落ニ陥ルコトヲ防グノ目的ニ出ヅ。此ノ目的ノ爲ニ遊廓地ノ區域ヲ制限シ、娼妓ノ居住及外出ノ自由ヲ拘束シ、娼妓ヲシテ健康診断ヲ受クルノ義務ヲ負ハシメ、其ノ年齢ハ十八年以上タルコトヲ要スルモノトシ、其ノ免許(娼妓名簿ニ登録ス、娼妓名簿ハ警察署ニ備付ク)ハ娼妓タラントスル者ノ自ラ警察官署ニ出頭スルコト及戸主尊屬親ノ承諾アルコトヲ要スルモノトシ又何時ニテモ自ラ廢業(娼妓名簿ノ削除)ノ申請ヲ爲シ得ベク、何人モ之ヲ妨害スルヲ得ザルモノト爲セリ(三三内務省令四)。公娼ノ外密賣淫犯者又ハ其ノ前科者ニシテ尙密賣淫ノ常習アル者ニ對シテモ法律ハ警察官廳ガ健康診断及必要アル場合ニハ入院又ハ治療ヲ強制シ及ビ治療ニ至ル迄居住ヲ制限シ外出ヲ禁止スルヲ得ベキコトヲ定ム(行政執行法三條)。

(二) 風俗上ノ取締ヲ要スル興行物殊ニ演劇、講談、落語其他ノ演藝、相撲、活動寫眞、觀物等ニ付テハ「フィルム」ノ檢閲ニ關スルモノノ外未ダ中央法令ノ定ナク、地方警察令ノ定ムル所ニ任ゼラル。就中(イ)演劇ニ關シテハ、一面ニハ主トシテ衛生及災厄豫防ノ目的ノ爲ニ劇場ノ建築及設備ヲ制限スルト共ニ、一面ニハ主トシテ風俗及公安保持ノ目的ノ爲ニ、其ノ興行ニ關シ脚本檢閲ノ制ヲ採リ、檢閲ヲ受ケタル脚本ニ非ザレバ上演スルコトヲ許サズ。出版ニ付キ檢閲ノ制ナキニ反シ演劇ニ付キ檢閲ノ制ヲ採ルハ、直接ニ公衆ノ眼ニ訴フルモノハ出版物ニ依ルヨリモ感覺ヲ刺激スルコト遙ニ強烈ナルニ因ル。脚本ノ檢閲ハ各府縣獨立ニシテ、府縣毎ニ別々ニ之ヲ受クルコトヲ要ス。官廳ハ警察

官吏ヲ興行中ノ劇場ニ臨監セシムルノ權ヲ有シ、演劇ノ所作其他興行ニ關シ公安又ハ風俗ヲ害スル虞アルトキハ臨檢警察官ニ於テ其ノ興行ヲ停止シ又ハ官廳ニ於テ其ノ許可ヲ取消スコトヲ得。劇場ノ開設、建築、使用、興行ノ開始等總テ警察許可ヲ要ス。(ロ)活動寫眞ニ於テモ等シク「フィルム」ノ警察檢閲ノ制ヲ採ルト雖モ、演劇脚本ト異ナリ大正十四年以來之ヲ内務省ニ統一シ、内務省ノ檢閲ヲ得タルモノハ全國ニ通ジテ映寫シ得ベキモノト爲セリ。其ノ有効期間ハ三年トス。但シ競技其ノ他ノ時事ヲ實寫シタル「フィルム」ニシテ内務省ノ檢閲ヲ受クル暇ナキトキニ限り地方廳ノ檢閲ヲ受クルコトヲ得、其ノ有効期間ハ三月トシ他府縣ニ及バズ。「フィルム」ノ檢閲ニハ手数料ヲ徵收ス。其ノ他映寫常設館ノ建築及設備ノ制限、興行ノ制限等ハ專ラ地方警察令ノ定ムル所ニ依ル(大正一四内務省令二〇活動寫眞フィルム檢閱規)。

(三) 風俗上ノ取締ヲ要スル營業殊ニ料理店、飲食店、喫茶店、「バー」、「カフェー」、酌酒店、氷店、待合茶屋、遊船宿、藝妓、酌婦、藝妓屋、芝居茶屋、遊技場、「ダンス」場等ニ付テモ地方ニ依リ取扱ヲ異ニスル必要アルヲ以テ、專ラ地方警察令ニ依リテ定メラル。何レモ地方長官ノ命ヲ承ケテ所轄警察署長之ヲ監督ス。

(四) 以上ノ外風俗警察ニ關シテ中央法令ノ規定アル重ナルモノヲ擧グレバ、(イ)未成年者喫煙禁止法(三三法)及未成年者飲酒禁止法(大正一〇法律二〇)ハ未成年者ガ喫煙ヲ爲シ又ハ酒類ヲ飲用スルコトヲ禁止

ス。家庭内ノ喫煙飲酒ハ事純然タル私生活ニ屬シ一般ニハ警察ノ關與スル所ニ非ズト雖モ、唯未成年者ニ對シテハ其ノ障害殊ニ顯著ナルヲ以テ、法律ハ之ヲ國家ノ禁制スル所トシテ宣言シ、且ツ未成年者ニシテ此ノ禁ヲ犯ス者アルトキハ行政上ノ處分トシテ其ノ所持スル煙草及器具又ハ酒類及其ノ器具ヲ沒收シ得ベキモノト爲セリ。但シ未成年者自身ハ此ノ禁止ニ違反スルモ之ヲ處罰スルコトナク、唯親權者又ハ之ニ代リテ監督ヲ爲ス者ガ情ヲ知リテ之ヲ制止セザリシ場合又ハ營業者ガ情ヲ知リテ煙草又ハ器具ヲ未成年者ニ販賣シ又ハ酒類ヲ之ニ販賣又ハ供與シタル場合ニ、親權者、監督者又ハ營業者ヲ處罰ス。(ロ)廣告物取締法(四四法)ハ廣告物、看板其ノ他之ニ類スル物件ニシテ危險ノ虞アリ又ハ公安若クハ風俗ヲ害スル虞アルモノハ行政官廳ニ於テ除却ヲ命ジ其ノ他必要ナル處分ヲ爲シ得ベキコトヲ定ム。美觀又ハ風致保存ノ爲必要アル場合ニモ地方長官ノ命令ヲ以テ廣告物ノ表示其ノ他之ニ關スル物件ノ設置ヲ禁止若クハ制限スルコトヲ得ベク、之ニ違反スル物件ハ其ノ除却ヲ命ジ其ノ他必要ナル處分ヲ爲スコトヲ得。(ハ)形像取締規則(三三內務)ハ官有地及公衆ノ往來出入スル地ニ於テ永久保存ノ目的ヲ以テ人物其ノ他ノ形像ヲ建設、移轉、改造又ハ除却セントスル者ハ管理者ヲ定メテ地方長官ノ許可ヲ受クルヲ要スルモノト爲セリ。既ニ建設セラレタル形像ニ付テモ內務大臣ハ公安又ハ風俗ノ爲必要アルトキハ其ノ移轉、改造又ハ除却ヲ命ズルコトヲ得。(ニ)富興行ハ明治元年ニ既ニ禁止令(元二二行政)ノ公布アリ。刑法(七八)ハ富籤ノ發賣授受ニ付キ罰則ヲ定ム。別ニ內務省令ニ依リ懸賞又ハ富

籤類似其ノ他射倅ノ方法ヲ用キンコトヲ提供シ又ハ投票ヲ募集スル行爲ニシテ公安又ハ風俗ヲ害スル虞アルモノハ地方長官ニ於テ之ヲ禁止シ又ハ制限シ得ベキコトヲ定ム(四〇內務)。賭博モ亦一般ニ法律ノ禁止スル所ニシテ、刑法(一八五條)ニ其ノ罰則ノ定アリ。唯競馬法ハ馬ノ改良ヲ目的トスル公益法人ノ開催スル競馬ニ於テノミ勝馬投票券ヲ發賣シ其ノ的中者ニハ券面金額ノ十倍ヲ超エザル範圍ニ於テ拂戻金ヲ交付スルヲ得ベキコトヲ認ム(大正一二法律四七號馬法、同農)。(ホ)治安警察法(一六條)ニ依レバ、道路其ノ他公然ノ場所ニ於テ文書圖書詩歌ヲ揭示シ又ハ之ヲ頒布、朗讀若ハ放吟シ又ハ言語形容其ノ他ノ作爲ヲ爲シ其ノ狀況公安又ハ風俗ヲ害スルトキハ警察官ニ於テ之ヲ禁止シ得ベク、其ノ禁止ニ從ハザル者ハ之ヲ處罰スルコトヲ定ム。展覽會ノ陳列品、店頭ノ飾付ノ類亦蓋シ此ノ規定ニ依リ處分シ得ベキモノナリ。(ヘ)客ノ來集ヲ目的トスル浴場ニ於テハ十二歳以上ノ男女ノ混淆ヲ禁止シ、之ニ違反スル營業者ヲ處罰ス(三三內務)。(ト)此等ノ外、警察犯處罰令(四一內務)ニハ風俗ヲ害スベキ諸種ノ行爲ヲ掲ゲテ之ヲ禁止セリ。就中、自己又ハ他人ノ身體ニ刺文スルコト(二四條)、許可ナクシテ人ノ死屍又ハ死胎ヲ解剖シ又ハ其ノ保存ヲ爲スコト(一三條)公衆ノ目ニ觸ルベキ場所ニ於テ袒裼裸程シ又ハ臀部股部ヲ露ハシ其ノ他醜態ヲ爲スコト(二號)、街路ニ於テ尿尿ヲ爲シ又ハ爲サシムルコト(三號)、公衆ノ自由ニ通行シ得ル場所ニ於テ喧噪シ横臥シ又ハ泥醉シテ徘徊スルコト(一一條)、公衆ノ目ニ觸ルベキ場所ニ於テ牛馬其ノ他ノ動物ヲ虐待スルコト(三四條)等何レモ警察禁止事項ニ屬ス。

七 公安ヲ害スル虞アル特殊ノ人ニ關スル警察

一一〇

(一) 不良性アル少年 (イ) 十八年未滿ノ少年ニシテ刑罰法令ニ觸ルル行爲ヲ爲シ又ハ其ノ行爲ヲ爲ス虞アルモノニ關シテ少年法^(大正一)ノ定アリ。少年法ハ一部分ハ刑法及刑事訴訟法ノ特別法トシテ此等ノ少年ニ對スル刑罰及刑事訴訟手續ヲ定メ、一部分ハ之ニ對スル保護處分ト其ノ手續トヲ定ム。保護處分ハ刑罰ト異ナリ、過去ノ行爲ニ對スル制裁ニ非ズシテ、將來ニ向ヒテ教養ヲ加ヘ社會ノ秩序ヲ維持スルコトヲ目的トシ、其ノ本質ニ於テハ警察處分ニ屬ス。唯其ノ原因ハ刑罰法令ニ觸レ又ハ觸ルル虞アルコトニ基クモノナルコトニ於テ刑事手續ニ關連スルガ故ニ、法律ハ之ヲ内務省ノ主管ト爲サズシテ、司法大臣ノ監督ノ下ニ少年審判所ヲ置キ^(現在ハ東京市大阪市ノミニ設置セラル、大正一勅令四八八)、判事ヲシテ少年審判官ヲ兼ヌルコトヲ得シメ、而シテ少年審判官ノ單獨ノ審判ニ依リ保護處分ヲ爲シ得ベキモノト爲セリ。保護處分ヲ爲シタル少年ニ對シテハ其ノ以後ニ新ニ犯罪ヲ爲シ又ハ其ノ以前ニ一層重キ犯罪ヲ爲シタルコトガ發覺シタル場合ノ外ハ刑事ノ訴追ヲ爲スコトヲ得ズ、此ノ限度ニ於テハ保護處分ハ刑事ノ判決ニ代ル效力ヲ有スルナリ。少年審判官ハ司法權ヲ行フ者ニ非ズシテ警察處分ヲ爲ス者ニ外ナラザルヲ以テ、其ノ職務ニ於テハ行政機關ニ屬ス、我ガ憲法ハ司法權ト行政權トノ分離ヲ原則トシ、一般ニハ判事ガ行政官ヲ兼ヌルコトヲ許サザルコトヲ原則ト爲スト雖モ、少年審判官ハ刑罰ニ代ルベキ手段トシテノ保護處分ヲ爲ス者ナルヲ以テ法律ハ此ノ特例ヲ認メタルナリ。保護處分ハ(1) 訓誡ヲ加

フルコト(2) 學校長ノ訓誡ニ委スルコト(3) 書面ヲ以テ改心ノ誓約ヲ爲サシムルコト(4) 條件ヲ附シテ保護者ニ引渡スコト(5) 寺院、教會、保護團體又ハ適當ナル者ニ委託スルコト(6) 少年保護司ノ觀察ニ付スルコト(7) 感化院ニ送致スルコト(8) 矯正院ニ送致スルコト(9) 病院ニ送致又ハ委託スルコトノ各種トシ、適宜併セテ之ヲ爲スコトヲ得シム。少年審判官ニ於テ此等ノ處分ヲ爲スハ審判ニ依ル。審判ハ秘密トシ、本人保護者^(但シ實益ナシト認ムルト)及附添人^(審判所ニ於テ必要ト認ムルトキ之ヲ附セシメ又ハ審判所ノ許可ヲ得テ之ヲ選任スルコトヲ得)ヲ呼出シ之ヲ行フ。審判ハ少年審判所ガ自ラ少年保護司ヲシテ調査セシメタル後之ヲ必要ト認メタルトキ、檢事ヨリ送致アリタルトキ又ハ裁判所ノ決定ニ依リ送致アリタルトキニ於テ之ヲ開始ス。

(ロ) 不良性アル少年ヲ感化スル爲ニ北海道地方費及府縣費ノ負擔ヲ以テ北海道及府縣ニ感化院ヲ置キ^{(感化法一條三條、但シ團體又ハ私人ニ屬スル感化事、別ニ國立感化院ヲ置ク(大正六勅令一〇) 感化院ニ收容スルハ少年審判所又ハ裁判所ノ假委託ニ依ルノ外(1) 親權者^(又ハ後)ノ出願(2) 親權者ノ懲戒權行使ニ對スル裁判所ノ許可(3) 地方長官ノ入院命令(4) 少年審判所ノ送致ノ四種ノ場合ナリ。國立感化院ノ收容ハ地方長官ノ具申ニ基キ内務大臣ノ命令ニ依リテノミ行ハル。感化院ニ在ル少年ニ對シテハ親權者又ハ後見人ノ親權又ハ後見ハ停止セラレテ感化院長ガ親權ヲ行フ。院長ハ少年ニ對シ懲戒ノ權ヲ有ス^(感化法、同施行規則、國立感化院令、國立感化院規則)。}

(ハ) 感化院ヨリモ一層嚴重ナル紀律ノ下ニ性格ヲ矯正スルコトヲ要スル少年ノ爲ニ國立ノ矯正院ヲ

置ク。感化院ハ内務省ノ下ニ屬スルニ反シテ、矯正院ハ司法大臣ノ管理ニ屬ス。矯正院ニ收容スルハ假委託ノ外(1)少年審判所ヨリ送致アリタル場合(2)親權者ガ裁判所ノ許可ヲ得テ入院セシムル場合ノ二ナリ。矯正院長ハ在院者ニ對シ懲戒權ヲ有ス。

(二) 假出獄人ニ對スル警察監視 假出獄ヲ許サレタル者ハ其ノ住居地ヲ管轄スル警察官署ノ監督ニ附セラレ、其ノ居住移轉ノ自由ニ付キ特別ノ制限ヲ受ケ、又毎月一回警察署ニ出頭シテ職業其ノ他生計ニ付キ申述スル義務ヲ負フ(監獄法六七條、四一司法)。假出獄ヲ許サレタル少年ニ對シテハ特ニ少年保護司ヲシテ之ヲ監督セシム(大正一司法省令三二)。

(三) 精神病患者 精神病患者ノ自由ヲ拘束シテ之ヲ適當ノ場所ニ監禁スルコトハ社會ノ公安上已ムヲ得ザル必要ナリト雖モ、其ノ濫用ヲ防グガ爲ニハ警察上ノ監督ヲ要ス。精神病患者監護法(律三三八)ニ依レバ精神病患者ノ監置ハ監護義務者ガ之ヲ爲スコトヲ原則トシ例外トシテ警察官廳又ハ市町村長之ヲ爲スコトヲ認ム。(イ) 監護義務者 (後見人、配偶者、親權ヲ行フ父又ハ母、戸主、其ノ他ノ四親等内ノ親族ニシテ親族會ノ選任シタルモノ)ガ之ヲ監置スルニハ地方長官(急ヲ要スルトキハ假ニ警察署長ノ許可ヲ受ケ三)ノ許可ヲ受クルコトヲ要スト雖モ、急迫ノ場合ニハ七日以内ヲ限リ其ノ許可ナクシテ假ニ之ヲ監置スルコトヲ得(此ノ場合ニハ二十四時間内ニ警察署ニ届出ツルヲ要ス)。但シ禁治産者ニ對シ後見人ガ親族會ノ同意ヲ得テ監置スル場合(民法九)ハ警察許可ヲ要セズ届出ヲ以テ足ル。(ロ) 精神病患者監置ノ必要アルトキ又ハ監置不適當ナルトキハ地方長官(急ヲ要スルトキハ警察署長)ハ順位ニ拘ラズ監護義務者ヲ指定シ之

ガ監置ヲ命ズルコトヲ得、但シ急迫ノ事情アルトキハ行政廳ハ七日以内ヲ限リ假ニ之ヲ監置スルコトヲ得。(ハ) 精神病患者ヲ監置スル必要アルモ監護義務者ナク又ハ義務者ガ其ノ義務ヲ履行スル能ハザルトキハ住所(住所地ナキトキ又ハ不明ナルトキハ所在地)市町村長ガ監護ノ義務ヲ負ヒ、地方長官ハ警察官署ヲシテ之ヲ市町村長ニ引渡サシメ(急ヲ要スルトキハ警察官署ハ假ニ之ヲ市町村長ニ指揮ヲ請フコトヲ得)、又ハ市町村長ニ於テ地方長官ノ認可ヲ受ケテ(其ノ暇ナキトキハ三十日以内ヲ限リ警察署長ノ同意ヲ得テ、一層急迫ナルトキハ七日以内ヲ限リ其ノ同意ナク假ニ監置スルコトヲ得)之ヲ監置スルコトヲ得(三三内令三五精神病患者監護法施行規則三三勅令二八二精神病患者市區町村長ニ於テ監護ニ關スル件)。

精神病患者ノ監置ハ私宅監置室、公私立精神病院又ハ公私立病院ノ精神病室ニ於テ之ヲ爲ス、監置室又ハ病室ノ使用ニハ警察許可ヲ要ス。監置ノ廢止ハ監置ヲ爲スノ權アル者又當然之ヲ爲スヲ得ルモ、之ヲ廢止シタルトキハ届出ヲ要ス。行政廳ノ命ニ依リ監置ヲ爲シタル場合ニハ許可ヲ受クルニ非ザレバ之ヲ廢止スルコトヲ得ズ。地方長官(急ヲ要スルトキハ警察署長)ハ又監置ノ廢止ヲ命ズルノ權ヲ有ス。廢止ヲ命ゼラレタル者之ヲ廢止セザルトキハ、地方長官ハ直接ニ之ヲ廢止スルコトヲ得。

監置ニ係ル精神病患者ノ監護ヲ怠リ屋外ニ徘徊セシメタル者ニ對シテハ警察犯處罰令(三條)ノ制裁アリ。行政執行法ニハ又精神病患者ニ對シ警察檢束ヲ爲シ得ルコトヲ認ム(八四)。

(四) 乞丐及浮浪人 警察犯處罰令(二條三)ハ一定ノ住居又ハ生業ナクシテ諸方ニ徘徊スル者、乞丐ヲ爲シ又ハ爲サシメタル者ニ對スル罰則ヲ定ム。即チ此等ハ警察違反ノ行爲トシテ總テ禁制セララル

ナリ。

(五) 外國人 外國人ハ原則トシテハ法律上日本人ト同一ノ地位ヲ有シ、殊ニ内地ノ何レノ場所ニ於テモ臣民ト等シク居住移轉營業等ノ自由ヲ享有スト雖モ、外國人ガ内地ニ居住スルコトヲ得ルハ唯國ノ公安ト兩立シ得ル限度ニ止マリ、國ノ公安ト相容レザル場合ニ於テハ國家ハ當然其ノ入國ヲ拒ミ又ハ其ノ退去ヲ命ズルノ權ナカルベカラズ。此ノ點ニ付キ別段ノ法律ノ規定ナシト雖モ、是レ國際法上ノ當然ノ條理トシテ認ムベキモノニシテ、外國人ハ憲法上ニ國內ニ居住スルコトノ自由ヲ保障セララルモノニ非ザルヲ以テ、必ズシモ法律ノ規定ニ基クコトヲ要スルモノト認ムルヲ得ズ。外國人ノ入國ニ付テハ內務省令ノ定アリ(大正七內令一外國人入國ニ關スル件)地方長官ガ外國人ノ上陸ヲ禁止スルノ權ヲ有ス。既ニ入國セル者ニ對シ其ノ退去ヲ命ズルコトニ付テハ如何ナル機關ガ其ノ權限ヲ有スルカニ付テモ別段ノ規定ナシト雖モ、地方長官ガ一般ニ治安維持ノ任ニ當ル者ナルヲ以テ、當然其ノ權限ヲ有スルモノト認ムベク、或ハ中央官廳(內務省及外務省)ノ指揮ヲ受ケ或ハ職權ニ依リ之ヲ爲スコトヲ得ベシ。内地ニ居住スル外國人ノ居住ノ自由ニ付テハ一般ニハ内地人ト異ナル別段ノ制限ナシト雖モ、唯労働者ニ限り地方長官ノ許可ヲ受クルニ非ザレバ從前ノ居留地及雜居地以外ニ於テ居住シ又ハ其ノ業務ヲ行フコトヲ得ザルノ制限アリ(三勅令三五二條約若ハ慣行ニ依リ居住ノ自由ヲ有セザル外)。尙外國人ガ一戸ヲ構ヘテ居住シ又ハ一戸ヲ構ヘザルモ九十日以上同一市町村ニ居住スベキ目的ヲ以テ居住スルトキハ一般ニ警察署ニ届出ツ

ベキ義務アルモノトセララル(三二內務省令三二)。

ハ 公安ヲ害スル虞アル特殊ノ行爲ニ關スル警察

以上述べタルモノノ外、公安ヲ害スベキ行爲トシテ法令ニ依リ禁止セララルモノ尙尠カラズ。

(一) 警察犯處罰令ニハ公安ヲ害スベキ種々ノ行爲ヲ一括シテ列記シ、其ノ禁ヲ犯ス者ニ對シテ罰則ヲ定ム。此等ノ罰則ハ同時ニ警察禁止ヲ包含スルモノニシテ、其ノ中出版、災厄、風俗、宗教、衛生、交通等ニ關連シテ既ニ述べ又ハ後ニ述べベキモノヲ除キ、其ノ以外ニ於ケル警察禁止ハ凡ソ之ヲ左ノ四種ニ大別スルコトヲ得。

(イ) 他人ノ利益ヲ侵害シ他人ニ迷惑ヲ及ボスベキ行爲 私人相互ノ間ニ於テ他人ノ權利又ハ利益ヲ侵害スル行爲ハ、一般ニハ單純ナル民事上ノ不法行爲トシテ被害者ノ請求ニ基キ司法權ニ依リ之ヲ保護スルノ外國人ハ之ニ關與セザルヲ原則ト爲スト雖モ、其ノ侵害ガ暴力、威嚇其ノ他裁判上ノ保護ヲ求メ難キ手段ニ基キ又ハ多數人ニ障害ヲ及ボスベキ場合ニ於テハ、法律ハ單ニ之ヲ民事ノ關係ニ止メズシテ、或ハ刑事犯罪トシ或ハ警察違反トシテ處罰スルモノ多シ。此ノ種ニ屬スル行爲ノ警察犯處罰令ニ依リ禁止セララルモノハ(1) 他人ニ強要スル行爲トシテハ、而會ノ強請又ハ強談威迫ノ行爲(四條)合力、喜捨又ハ物品購買ノ強請(三條)、寄附ノ強請(三條)、共同入札ノ強請及落札人ニ對スル利益分配ノ強請(四條)、(2) 他人ノ正當ナル業務其ノ他ノ社會活動ヲ妨害スル行爲トシテハ、入札ノ妨害(三條)

他人ノ業務ニ對スル惡戲又ハ妨害(五號)、祭事祝儀又ハ其ノ行列ニ對スル惡戲又ハ妨害(九號)、劇場寄席其ノ他公衆會同ノ場所ニ於ケル會衆ノ妨害(二四)、雜沓ノ場所ニ於テ制止ヲ肯ゼズ混雜ヲ増ス行爲(二五)、濫ニ他人ノ身邊ニ立塞リ又ハ追隨スル行爲(三一)、(3)他人ノ身體、自由又ハ財産ニ損害ヲ加フル行爲トシテハ、他人ノ田野園圃ニ於ケル菜果ノ採摘又ハ花卉ノ採折(二九)、使用者ガ勞役者ノ自由ヲ拘束シ苛酷ノ取扱ヲ爲ス行爲(三〇)、他人ノ身體物件ニ對スル物ノ抛擲又ハ放射(三二)、他人ノ繫ギタル舟筏、牛馬其ノ他ノ獸類ノ解放(三七)、他人ノ家屋其ノ他ノ工作物ヲ汚瀆シ、之ニ貼紙ヲ爲シ、又ハ他人ノ標札、招牌、賣貸家札其ノ他榜標ノ類ヲ汚瀆シ若ハ撤去スルコト(三五)、通路ナキ他人ノ田圃ヲ通行シ又ハ此ニ牛馬諸車ヲ牽入ルルコト(三七)等ナリ。

(ロ)公衆ヲ欺瞞シ又ハ公衆ニ危害ヲ及ボスベキ虞アル行爲 此ノ種ニ該當スルモノハ(1)公衆ヲ欺瞞スル虞アル行爲トシテハ人ヲ誑惑セシムベキ流言浮説又ハ虛報ヲ爲スコト(二六)、官位、勳爵、學位ヲ詐リ又ハ法定ノ服飾徽章ヲ借用スルコト(三〇)、(2)公衆ニ危害ヲ及ボス虞アル行爲トシテハ、人ノ飲用ニ供スル淨水ヲ汚穢シ、其ノ使用ヲ妨ゲ、又ハ其ノ水路ニ障礙ヲ爲スコト(二三)、河川溝渠又ハ下水路ノ疏通ヲ妨グル行爲ヲ爲スコト(二三)、公衆用ノ常燈ヲ消スコト(二八)、濫ニ銃砲ヲ發射シ、火藥其ノ他劇發スベキ物ヲ玩ブコト(四號)、建物ノ近傍又ハ山野ニテ濫ニ火ヲ焚クコト(三三)、石灰其ノ他自然發火ノ虞アル物ノ取扱ヲ忽ニスルコト(六號)、監置ニ係ル精神病者ノ監護ヲ怠リ屋外ニ徘徊セ

シムルコト(三三)、濫ニ犬其ノ他ノ獸類ヲ噬シ又ハ驚逸セシムルコト(三三)、狂犬猛獸等ノ繫鎖ヲ怠リ逸走セシムルコト(三三)等ナリ。

(ハ)犯罪ヲ隱蔽シ又ハ其ノ證據ヲ湮滅スル虞アル行爲 此ノ種ニ屬スルハ、人ノ居住又ハ看守セザル邸宅建物船舶内ニ潜伏スルコト(一號)、自己占有ノ場所ニ死屍死胎アルコトヲ知リテ警察官吏ニ申告セズ又ハ警察官吏ノ指揮ナキニ其ノ現場ヲ變更スルコト(二〇)、人ノ死屍又ハ死胎ヲ隱匿シ又ハ他物ニ紛ハシク擬裝スルコト(二四)等ナリ。

(ニ)官ノ命令ニ違反スル行爲 有效ナル警察下命ニ從ハザルハ常ニ警察違反ニシテ之ニ對スル罰則ハ概ネ各特別法ノ定ムル所ナリト雖モ、特別法ノ定ナキモノニ付テモ警察犯處罰令ニ依リ一般ニ、官公署ニ對シ不實ノ申述ヲ爲シ又ハ申述ノ義務アル者ニシテ之ヲ肯ゼザルコト(二二)、出入ヲ禁止シタル場所ニ濫ニ出入スルコト(二五)、公ノ榜示ノ禁條ヲ犯シ又ハ榜標ヲ汚瀆シ若ハ撤去スルコト(二六)、故ナク官公署ノ召喚ニ應ゼザルコト(八號)ニ付キ罰則ヲ定ム。

(二) 遺失物法(三二法)ニ依レバ他人ノ遺失物ヲ拾得シタル者又ハ埋藏物ヲ發見シタル者ハ之ヲ正當ナル權利者ニ返還シ得ル場合ノ外警察官署ニ之ヲ差出ダスベキ義務アルモノト爲セリ。拾得者又ハ發見者ト正當ノ權利者トノ關係ハ單純ナル民事ノ關係ニシテ、遺失物法ハ一面ニ於テ民法ノ特別法トシテ此ノ民事關係ヲ定ムルモノナリト雖モ、拾得者又ハ發見者ガ私ニ之ヲ横領スルハ刑法上ノ犯罪(刑法三五)

(四)ニシテ、警察ハ犯罪ヲ防止スルノ任務ヲ有スルト共ニ、之ヲ正當ノ權利者ニ返還スルコトハ社會ノ秩序ヲ保ツ所以ナルガ故ニ、警察ハ此ノ限度ニ於テ之ニ關與スルナリ。

(三) 財物ヲ受ケテ神佛ノ參拜、神樂祈禱禁厭ノ請求等ニ付キ代理又ハ周旋ノ行爲ヲ爲スハ、其レ自身警察違反ニ非ズト雖モ、時トシテ多衆ヲ欺瞞シ不正ノ利ヲ圖ルノ虞アルヲ以テ、地方長官ニ於テ之ヲ禁止シ又ハ制限スルコトヲ得ルモノトセラル(三八内務令二二神佛ノ參拜)。
(其ノ他ノ代理周旋行爲取締)

(四) 無盡講、賴母子講其ノ他之ニ類似ノ講會ヲ組織スル者ニ付テモ各府縣ノ地方警察令ニ依リ取締規則ヲ設クルモノ多シ。其ノ他地方警察令ノ定ニ付テハ一々之ヲ述ベズ。

第八節 衛生警察

國民ノ健康ヲ保全スルコトハ内務行政ノ主タル目的ノ一ニシテ、固ヨリ警察ノミニ依リ其ノ目的ヲ達シ得ルモノニ非ズ、警察ノ外多クノ保育ノ作用ヲ必要トス。警察作用中ニモ他ノ目的ト相關連シテ併セテ衛生ノ爲ニスルモノ多シ。茲ニ述ブル所ハ此等ヲ除キ専ラ衛生ヲ主要ノ目的トスル警察作用ノミニ止マル。

一 防疫警察

傳染病ノ豫防及撲滅ノ爲ニスル警察ヲ謂フ。其ノ主タル目的トスル所ハ傳染病毒ノ海外ヨリ輸入セラルルコト及傳染病ノ國內ニ於テ發生スルコトヲ防ギ、其ノ既ニ國內ニ發生セルモノハ成ルベク速ニ之ヲ撲滅スルコトニ在リ。此ノ目的ノ爲ニスル警察法規ハ傳染病豫防法(三〇法)、航空檢疫規則(昭和三)、海港檢疫法(三二法)、種痘法(四二法)、結核豫防法(大正八法)、「トラホーム」豫防法(大正八法)、癩豫防法(四〇法)、花柳病豫防法(昭和二法)、寄生蟲病豫防法(昭和六法)等其ノ重ナルモノナリ。此等ノ法律ニ依リ定ムル所ノ警察手段ハ大要左ノ如シ。

(一) 傳染病ノ海外ヨリノ侵入ヲ防グ手段ハ主トシテ輸入禁止、海港檢疫及航空檢疫ニ依リテ行ハル。(イ)内務大臣ハ傳染病豫防ノ爲必要ト認ムルトキハ命令ヲ以テ物件ノ種類ヲ限リ輸入ヲ禁止スルコトヲ得(三三勅令)。(ロ)海外諸港ヨリ來ル船舶ニ對シテハ海港檢疫法ニ依リ地方長官ノ管理ノ下ニ檢疫ヲ施行ス。檢疫ハ「コレラ」「ベスト」痘瘡猩紅熱黃熱(其ノ他臨時告示ヲ以テ施行スル傳染病)ニ付キ之ヲ行フ。入港前檢疫ヲ受ケ許可證ヲ得タル後ニ非ザレバ入港シ又ハ陸上若ハ他ノ船舶ト交通スルコトヲ許サズ。(ハ)海外ヨリ發航シテ内地ニ至ル航空機ニ對シテモ昭和二年以來航空檢疫ヲ施行ス。

(二) 傳染病ノ發生ヲ防グ爲ノ手段トシテハ(イ)痘瘡ニ付テハ種痘強制ノ制アリ明治十八年(大政官三)以來之ヲ施行ス。定期種痘ト臨時種痘トノ別アリ。定期種痘ハ總テノ兒童ヲシテ之ヲ受ケシム。(四種痘規則)臨時種痘ハ臨時ノ必要ニ因リ地方長官之ヲ命ズ。(ロ)其ノ他ノ傳染病ニ付テハ此ノ如キ有效ナル免疫

手段ノ一般人民ニ強制シ得ベキモノナキヲ以テ、其ノ發生ノ豫防ハ主トシテ各人ノ自制ニ任ジ、警察權ヲ以テ之ヲ強制スルコトナシ。唯地方長官ハ其ノ豫防ノ爲ニ清潔方法ノ施行(宅地及家屋內)ヲ命ジ、及ビ井戸、上水、下水、溝渠、芥溜、厠間ノ新設改築變更若ハ廢止ヲ命ジ又ハ其ノ使用ヲ停止スルノ權ヲ有シ(傳染病豫防法一九條七)。又結核豫防上必要ト認ムルトキハ採光換氣其ノ他ノ關係ニ於テ衛生上不良ナル建物ノ使用ヲ制限シ又ハ禁止スルノ權ヲ有ス(此ノ場合ノ損害ニ對シテハ申請ニ依リ府縣費ヲ以テ補償金ヲ交付スルコトアリ。結核豫防法五條)。

(三) 傳染病ガ既ニ發生シタル場合ニ於テハ、第一ニ警察官廳ガ其ノ事實ヲ知ル方法アルコトヲ要ス。此ノ目的ノ爲ニスル警察手段ハ届出義務、検査、健康診断又ハ死體検査ニ依ル。(イ) 届出義務ハ傳染性ノ特ニ強烈ナル傳染病ニ付テノミ認メラル。傳染病豫防法ニ依ル傳染病(コレラ、赤痢、癘病、腸チフス、猩紅熱、ヤフテリア、流行性腦脊髄膜炎、ペスト、コレラ)及ビ癩(癩病)是ナリ。届出義務ハ主トシテ患者ヲ診断シ又ハ其ノ死體ヲ検査シタル醫師之ヲ負ヒ(傳染病豫防法三條癩病豫防法一條)、醫師ノ診断ヲ受ケザルトキハ、患者又ハ其ノ死者アリタル家ノ戸主、管理者又ハ之ニ代ハルベキ者之ヲ負フ(傳染病豫防法四條)。(ロ) 検査ハ傳染病流行ノ際ニ限リ地方長官ニ於テ特ニ検査委員ヲ置キ船舶汽車電車ニ付キ之ヲ行フモノニシテ、之ヲ爲スニハ内務大臣ノ認可ヲ受クルコトヲ要ス(傳染病豫防法八條)。(ハ) 健康診断又ハ検査ハ傳染病豫防法ニ依ル傳染病及「トヲホーム」ニ付テハ地方長官ガ廣ク一般人民ニ對シ之ヲ施行シ得ベキコトヲ認ム(傳染病豫防法四條二)傳染病豫防法ニハ死體検査ヲ爲スノ權ヲモ認メタリ(傳染病豫防法一九條)。結核及花柳病ニ付テハ特殊ノ職業ニ従事スル

者ニ對シテノミ健康診断ヲ行フコトヲ得(結核豫防法四條一行政執行法三條)。癩又ハ其ノ疑アル患者ニ對シテモ警察官署ニ於テ検査ヲ行ハシムルヲ得ベキコトヲ認ム(癩病豫防法九條)。

(四) 傳染病ノ發生シタル後成ルベク速ニ之ヲ撲滅シ病毒ノ傳播ヲ防グガ爲ニスル手段ハ原則トシテハ其ノ發生ニ付キ警察責任ヲ負フベキ者ニ對シテ行ハルモノニシテ(イ) 傳染病患者、病原體保有者又ハ病毒ニ感染シタル疑アル者ニ對シテハ傳染病ノ種類ニ應ジ、療養又ハ入院(若クハ療養所ノ入所) 強制、強制隔離、特殊ノ職業ニ従事スルコトノ禁止等ノ手段ヲ認ム。(ロ) 傳染病患者ノ死體ニ付テハ傳染病豫防法ニ依ル傳染病ニ因ルモノハ充分ノ消毒方法ヲ施シタル後ニ非ザレバ埋葬ヲ許サズ。埋葬ノ方法ハ火葬ヲ原則トシ、持ニ警察官署ノ許可ヲ得タル場合ニノミ土葬ヲ許スモ、此ノ場合ニ於テハ三年ノ經過後ニ非ザレバ改葬ヲ許サズ。(ハ) 傳染病患者アリタル家其ノ他傳染病ニ汚染シ若ハ汚染ノ疑アル家ニ付テハ、清潔方法及消毒方法施行ヲ強制シ、及ビ「コレラ」、發疹「チフス」又ハ「ペスト」ニ限り交通遮斷ヲ爲スコトヲ得。例外トシテ傳染病ニ汚染シタル建物ニシテ消毒方法ノ施行ヲ不適當トスルトキハ地方長官ハ關係市町村會ノ意見ヲ聞キ内務大臣ノ認可ヲ得テ其ノ建物ヲ焼拂ヒ又ハ其ノ他ノ處分ヲ爲スコトヲ得。此ノ場合ニ於テハ其ノ損失補償トシテ市町村ノ負擔ヲ以テ手當金ヲ給ス。(ニ) 傳染病ニ汚染シ若ハ汚染ノ疑アル物件ニ付テハ焼却又ハ消毒強制ヲ爲シ得ベク、當該吏員ノ認可ヲ受クルニ非ザレバ之ヲ使用授與移轉遺棄又ハ洗滌スルコトヲ許サズ。

(五) 病毒ニ感染シ又ハ汚染シタル疑アルニ非ザル一般ノ人民又ハ物件ハ、傳染病ノ發生ニ付キ直接ニハ警察責任ヲ負フベキモノニ非ズト雖モ、傳染病流行シ若ハ流行ノ虞アルトキ、又ハ然ラザルモ其ノ物件ガ病毒傳播ノ媒介トナル虞アルトキハ、病毒ノ蔓延ヲ防グハ社會ノ共同ノ責任ナルヲ以テ、法律ハ此等ニ對シテモ種々ノ警察手段ノ行ハレ得ベキコトヲ認ム。傳染病豫防法^(一九)ニハ地方長官ガ(イ)市街村落ノ全部又ハ一部ノ交通遮斷又ハ人民ノ隔離(ロ)集會又ハ群集ノ制限又ハ禁止、(ハ)古著、襤褸、古綿其ノ他病毒傳播ノ虞アル物件ノ出入ノ制限者ハ停止又ハ此等ノ物件ノ廢棄其ノ他ノ處分、(ニ)病毒傳播ノ媒介トナルベキ飲食物ノ販賣授受ノ禁止又ハ其ノ廢棄、(ホ)汽車船舶製造所又ハ多數人ノ集合スル場所ニ醫師ノ雇入其ノ他豫防上必要ノ設備ヲ爲サシムルコト、(ヘ)清潔方法消毒方法施行ノ強制、(ト)一定ノ場所ノ漁撈、游泳又ハ其ノ水ノ使用ノ制限又ハ停止、(チ)鼠族昆蟲等ノ驅除及之ニ關スル施設ヲ爲スコトノ強制等ノ手段ヲ認ム。其ノ他結核豫防法及「トラホーム」豫防法ニハ、學校其ノ他多衆ノ集合スル場所及旅店其ノ他客ノ來集ヲ目的トスル場所ニ於テハ命令ノ定ムル所ニ依リ豫防上必要ノ施設ヲ爲スベキコトヲ定ム。

二 醫藥警察

醫師其ノ他醫藥ニ關スル業務ヲ爲ス者竝藥品及藥品營業者ニ關スル警察ヲ謂フ。醫藥ハ病者ガ其ノ生命ノ安否ヲ托スル所以ニシテ、而モ社會ノ普通人ハ自ラ其ノ果シテ信賴ニ價スベキヤ否ヤヲ判斷ス

ル能力ヲ有セザルヲ以テ、國家ハ社會ノ爲ニ危險ナル醫藥ノ存在ヲ絶チ、適當ナル醫藥ノ供給ヲ保障スルコトヲ要ス。醫藥警察ハ此ノ目的ノ爲ニ行ハル。

(一) 醫師 醫業トハ疾病ヲ診察治療スルコトヲ常業トスルヲ謂フ。個々ノ診療行為ハ許可ヲ要スルモノニ非ズト雖モ、業トシテ其ノ行為ヲ爲スハ齒科醫師按摩鍼灸業者等法律又ハ慣習ニ依リ例外トシテ認メラルモノ又ハ専門的技術ヲ要セザル治療行為ヲ除クノ外、醫師トシテ内務大臣ノ免許ヲ受ケタル者ノミ之ヲ爲スコトヲ得。醫師トシテノ免許ヲ受クルコトヲ得ルハ一定ノ學歷ヲ有シ又ハ醫師試験ニ合格シタル者ニ限ル。其ノ他尙缺格原因ノ定アリ。但シ此等必要ノ資格ヲ備フル者ニハ免許ヲ拒ムコトヲ得ズ。醫業ハ我が國法上ハ唯私ノ業務ニシテ國家的ノ公務ニ非ズ、其ノ免許ハ警察許可ノ性質ヲ有ス(其ノ免許ガ行政訴訟事項トシテ明治二三法律一〇六號ノ所謂「營業ノ免許」ニ該當スルヤ否ヤニ付テハ行政裁判所ノ判例ハ之ニ該當セズト爲スト雖モ、醫業ニ付テノミ一般營業ト區別シテ行政訴訟ヲ許サザル理由ナク、寧ロ其ノ中ニ含まルモノト解スルヲ正當ト爲ス)。内務大臣免許ヲ與フルトキハ醫籍ニ登録シ免許證ヲ下付ス。

醫師ハ其ノ業務ニ伴ヒ特別ノ義務ヲ負擔シ及ビ公ノ權能ヲ與ヘラル。醫師ノ業務ニ伴フ警察義務ハ(イ)自ラ診察セズシテ診斷書、處方箋ヲ交付シ若ハ治療ヲ爲シ又ハ檢案セズシテ檢案書若ハ死産證書ヲ交付スルヲ得ザル義務(ロ)十年間診療簿ヲ保存スル義務(ハ)技能療法又ハ經歷ニ關スル廣告ヲ爲スヲ得ザル義務(ニ)法令ノ規定ニ依リ必要アル者ニ診斷書檢案書ノ交付ヲ拒ムヲ得ザル義務(ホ)故ナク診察治療ノ需ヲ拒ムヲ得ザル義務(開業醫ニ限ル)(ヘ)診斷書、檢案書、死亡證書ニ眞實ヲ記載スベキ義務(刑法一六〇條)

(ト)業務上ノ秘密ヲ守ル義務(刑法一三四條)(チ)變死者ノ檢案、傳染病患者ノ診察其ノ他法令ノ命ズル事項ニ付キ届出ヲ爲スベキ義務(リ)傳染病者診察ノ場合ニ消毒其ノ他豫防方法ヲ指示スル義務等ヲ重ナルモノトス。一方ニ於テハ醫師ノ交付スル種痘證、診斷書、檢案書、死産證書等ニハ公ノ證據力ヲ認メラレ、又醫師ノ指示スル消毒方法ニハ公ノ權威ヲ認メラル。即チ此ノ限度ニ於テ國家的ノ權能ガ特ニ醫師ニ與ヘラルルナリ。

醫師ハ法律ノ定ムル特定ノ場合ニ於テ其ノ免許ヲ取消サレ又ハ業務ヲ停止セラルルコトアリ。取消又ハ停止ノ權ハ内務大臣ニ屬ス(三九法律四七醫師會法三) 九內令二七同施行規則。

(二) 齒科醫師ハ醫師ト區別セラレ特別ノ法規ニ依リ支配セラル。齒科醫師ト爲ルニハ内務大臣ノ免許ヲ受クルコトヲ要シ、其ノ免許ハ法定ノ學歷ヲ有シ又ハ齒科醫師試験ニ合格シタル者ニノミ與ヘラル。齒科醫師ニ非ザレバ齒科醫業ヲ爲スコトヲ得ズ、但シ醫師ハ特ニ内務大臣ノ許可ヲ受ケテ齒科専門ヲ標榜シ又ハ齒科醫業ヲ爲スコトヲ得。齒科醫師ノ業務上ノ義務ハ大體ニ於テ醫師ニ類ス(三九法律四九齒科醫師法三九內令二八同施行規則)。

(三) 産婆(三二勅令三四)、看護婦(大正四內令九)、按摩(四四內令一〇)、鍼灸術(四四內令一一)ニ付テハ醫師ト異ナリ、法律ニ依ラズ勅令又ハ内務省令ヲ以テ規定セラル。(イ)産婆及看護婦ハ女子ニ限りテ之ヲ免許シ、其ノ免許ハ指定ノ學校ヲ卒業シ又ハ地方長官ノ行フ試験ニ合格シタル者ニ之ヲ與フルヲ

正則トス。唯從來其ノ業ヲ營メル者ニハ引續キ之ヲ許スノ外、産婆ニ付テハ産婆ニ乏シキ地ニ限り其ノ資格ナキ者ニモ限地期限附ノ開業ヲ許シ、看護婦ニ付テモ無資格者ニ准看護婦免狀ヲ下付シ看護ノ業務ヲ免許スルコトヲ得。産婆及看護婦ノ業務ノ免許ハ地方長官之ヲ行ヒ、産婆ハ地方長官ノ管理スル産婆名簿ニ登録シ、看護婦ニハ看護婦免狀ヲ下付ス。地方長官ノ免許ノ效力ハ全國ニ及ブト雖モ、住所ヲ他府縣ニ轉ジタルトキハ産婆ハ登録ヲ要シ、看護婦ハ届出ヲ要ス。産婆ハ故ナク妊婦産婦ノ招ヲ拒ムヲ得ザルノ義務アリ(警察犯處罰令三條七)。産婆看護婦ノ爲シ得ベキ醫療行為ニハ法律上ノ限界アリ専門的ノ技能ヲ要スル醫療行為ハ臨時救急ノ手當ノ外醫師ノミニ留保セラレ産婆看護婦ノ之ヲ爲スコトヲ許サズ。(ロ)按摩術(マツサリ)營業モ指定學校ヲ卒業シ又ハ試験ニ合格シタル者ニノミ免許スルヲ原則トスルモ、地方ノ狀況ニ依リ盲人ニ限り試験ヲ要セズシテ免許シ得ルコトヲ認ム(試験ヲ行フ場合ニモモ)。免許ハ地方長官之ヲ行ヒ免許鑑札ヲ下付ス。鍼灸術營業モ指定學校ノ卒業者ノ外ハ試験ニ合格シタル者ニノミ之ヲ免許シ、免許鑑札ヲ下付ス。按摩又ハ鍼灸業者ニ付テモ専門的技能ヲ要スル醫療行為ヲ爲スヲ得ザルノ制限アリ。

(四) 藥品營業者 藥品ニ關スル營業ヲ爲ス者ニハ藥劑師、藥種商、製藥者及賣藥營業者ノ四種アリ。(イ)藥劑師ハ藥局ヲ開設シテ醫師、齒科醫師又ハ獸醫ノ處方箋ニ依リ藥劑ヲ調合スルコトヲ業トスル者ヲ謂フ。他ノ藥品營業者ガ調劑ヲ爲サズ單ニ藥品ノ販賣又ハ製造ヲ業トスルニ止マルニ反シ

テ、藥劑師ハ自ら調劑ヲ爲ス者ナルヲ以テ、藥劑ニ關スル専門的ノ知識ヲ必要トシ、隨テ醫師ト等シク一定ノ學歷アル者ノ外ハ内務大臣ノ行フ藥劑師試験ニ合格シタル者ニ限り之ヲ免許シ、内務省ニ藥劑師名簿ヲ備ヘテ之ニ登録ス。調劑ヲ業トスルコトハ藥劑師ノ特權ニ屬シ、醫師、齒科醫師、獸醫ガ自ら診療スル患者又ハ病畜ノ處方ニ付キ調劑スルノ外ハ、藥劑師ニ非ザレバ販賣又ハ授與ノ目的ヲ以テ調劑ヲ爲スコトヲ得ズ。藥局ヲ開設スルコトモ藥劑師ノ特權ニ屬シ、其ノ他ノ者ノ之ヲ爲スコトヲ許サズ(但シ公共團體又ハ地方長官ニ於テ特ニ必)。藥劑師ハ調劑ノ需アル場合ニ於テハ晝夜ヲ分タズ故ナク之ヲ拒ムヲ得ザルノ義務アリ。其ノ他法律ハ尙調劑ニ關スル注意義務、藥劑ノ容器又ハ被包ニ一定ノ事項ヲ記載スル義務、處方箋及調劑録保存ノ義務、藥局ノ設備ノ制限等ニ付キ規定ヲ設ク(大正一四法律四正一五内令六)。(ロ)藥種商ハ藥品ノ販賣ヲ爲ス者ヲ謂ヒ、製藥者ハ單ニ藥品ヲ製造シ自製ノ藥品ヲ販賣スル者ヲ謂フ。何レモ地方廳ノ免許鑑札ヲ受クルニ依リ其ノ營業ヲ爲スコトヲ得。免許ヲ受ケズシテ此等ノ業ヲ爲ス者ニハ罰則ノ定アリ。其ノ業務ニ關シテハ殊ニ藥品ノ取扱方ニ付キ警察上ノ制限ニ服ス(二二法律一〇藥品營)。(ハ)賣藥營業者ハ賣藥ヲ調製又ハ輸入若ハ移入シテ販賣スル者ヲ謂フ。賣藥トハ特定ノ患者ニ對スルニ非ズシテ或種ノ一般疾病ニ對シテ爲サレタル處方ニ基キ調劑セラレタル藥品(原料ニ加工セズシテ賣藥ト爲スモノモ之ニ準ズ)ニシテ購買者ヲシテ醫師ノ指示ヲ待タズシテ治療ノ爲ニ使用スルコトヲ得ベカラシムル方法ヲ以テ販賣スルモノヲ謂フ。其ノ特種ノ疾病ノ治療ニ用キラレ得ベキコトヲ指示セルモノナ

ルコトニ於テ單純ナル藥品ト異ナリ。賣藥營業者ハ免許ヲ受ケタル賣藥ニ非ザレバ之ヲ發賣スルコトヲ得ズ。賣藥免許ハ營業ノ免許ニ非ズシテ、特定ノ賣藥ニ付キ之ヲ發賣スルコトノ免許ナリ。賣藥ハ藥劑師、藥劑師ヲ使用スル者又ハ醫師ニ非ザレバ之ヲ調製シ販賣(但シ請賣ハ此ノ限ニ在ラズ)スルコトヲ得ズ(獸醫ハ家藥ヲ調製販賣スルコトヲ得)。但シ輸出又ハ移出スル賣藥ニ付テハ此ノ例ニ依ラズ別ニ其ノ取締ノ規定ヲ設ク(大正三法藥法、大正三内令一六賣藥法施行規則、大正三勅令二〇〇輸出又ハ移出スル賣藥ノ取締ニ關スル件)。

(五) 藥品 ニハ醫療用藥品ト醫療以外ノ用ニ供スル藥品トノ別アリ、後者ハ通常之ヲ工業藥ト謂フ。工業藥ニ付テハ唯毒物劇物ニ付キ内務省令ノ定(前出)アルノミ。醫療用藥品ハ日本藥局方(大正九四第四改)ニ記載スルモノ、外國藥局方ニ記載スルモノ、何レノ藥局方ニモ記載ナキモノノ三種ニ分タル。前二者ハ其ノ性状品質ガ該藥局方ノ所定ニ適合スルモノニ非ザレバ製造、貯藏、陳列、販賣又ハ授與スルコトヲ得ズ(藥品營業並藥品取扱規則二六條二七條)。何レノ藥局方ニモ記載ナキモノハ容器又ハ包紙ニ其ノ成分(不明ナルモノハ其ノ大質及製造法ノ要旨)ヲ記載スルニ非ザレバ販賣授與スルコトヲ得ズ(四四内令一八何レノ藥局方ニモ記載)。其ノ衛生上危害アルモノハ行政官廳ニ於テ之ヲ禁止スルコトヲ得(規則三八)。

藥品中其ノ取扱ニ付キ特別ノ制限アルモノハ指定藥品、毒藥劇藥、麻藥及阿片ナリ。(イ)指定藥品ハ内務大臣ノ指定スル藥品(四〇内令七ニ依)ニシテ、毒藥劇藥ノ程度ニ達セザルモ尙其ノ取扱ニ特別ノ注意ヲ要シ、藥劑師ニ非ザレバ販賣授與スルヲ得ザルヲ原則トス(藥品營業並藥品取扱規則三)。(ロ)毒藥劇藥

ノ品目ハ内務省令ヲ以テ之ヲ定ム(四五内令ニ毒藥劇藥品目)。毒藥劇藥ハ其ノ貯藏方法及販賣授與ニ付キ特別ノ制限アリ。毒藥劇藥ハ醫師ノ處方箋ニ據リ患者ニ與フル場合、藥劑師製藥者藥種商間ニ於テスル場合及醫師ニ賣渡ス場合ノ外ハ職業上必要ト認メタル者ヨリ使用ノ目的其ノ他必要ノ事項ヲ記シ捺印シタル證書ヲ差出スニ非ザレバ販賣授與スルコトヲ得ズ(規則三〇)。(條以下)。(ハ)麻藥トハモルヒネ、コカイン其ノ他内務大臣ノ指定シタル麻酔劑ヲ謂フ(昭和五内令一七)。麻藥ハ其ノ輸出入又ハ移出入ニ付キ特別ノ制限アルノ外、其ノ國內ニ於ケル製造及コカ樹ノ栽培ニ付テモ制限セラル(此等ノ制限ハ昭和三條約一〇第二阿片)。(ニ)阿片ハ政府ノ專賣ニ屬シ、醫藥用品及製藥用品ニ限り封緘ヲ施シ賣下グルモノトス。之ヲ購買シ得ベキ者ハ醫師ノ處方箋ニ據ルノ外唯醫師、齒科醫師、獸醫、藥劑師、製藥者ニ限ル。阿片ノ專賣ハ他ノ專賣ト異ナリ收入ヲ目的トスルモノニ非ズシテ、專ラ警察ノ目的ノ爲ニス。政府ノ獨占權ヲ設定スルガ爲ニスルニ非ズシテ、販賣ノ警察禁止ニ外ナラズ。隨テ又他ノ專賣ハ大藏省ノ主管ニ屬スルニ反シテ、阿片ノ專賣ハ内務省ノ主管ニ屬ス。阿片ヲ製造スルニハ地方長官ノ許可ヲ受クルコトヲ要シ其ノ製造シタル阿片ハ毎年政府之ヲ收納ス、其ノ納付シタル阿片ハ試験ヲ爲シ其ノモルヒネ含量所定ノ度ニ達スルモノニハ賠償金ヲ下付シ、不適品ハ無償ニテ焼却ス。阿片ハ内務大臣ノ許可ヲ受ケタル場合ノ外之ヲ輸出スルコトヲ得ズ(三〇法律二七阿片法、大正八内令四同施行規)。(則昭和三條約九第一阿片會議ノ協定及議定書)。(ホ)藥品取扱ノ監督ノ爲ニ藥品巡視(二二内令四藥品巡視規則)ノ制アリ。内務大臣ハ監視員ヲシテ藥局及ビ藥品ヲ販賣又ハ製造スル場所ヲ巡視セ

シム。

(六)痘苗及血清其ノ他細菌學的豫防治療品ニ付テモ取締規則(三六内令五)ノ定アリ。之ヲ製造シ又ハ輸入移入シテ販賣スルニハ地方長官ノ許可ヲ受クルヲ要スルモノトス。

三 一般保健警察

以上ノ外一般ニ國民ノ健康ヲ保全スルガ爲ニスル警察制限ニハ左ノ數種ヲ舉グルコトヲ得。

(一) 飲食物、嗜好物、飲食器ニ關スル取締ハ飲食物其ノ他ノ物品取締ニ關スル法律(三三法)ヲ基礎トシ、此ノ法律ニ基キ各種ノ飲食物飲食器ニ付キ命令ヲ以テ取締規定ヲ設ケタルモノ多シ(就中、其ノ内務省令ヲ以テ定メタルモノハ飲食物器具取締規則、有害性着色料取締規則、牛乳營業取締規則、清涼飲用水營業取締規則、氷雪露露取締規則、人工甘味質取締規則、飲食物防腐劑漂白劑取締規則、メチルアルコール取締規則、人造バター表示規則等)。此等ノ制限ハ不健康ナル飲食物ノ公衆ニ販賣セラルル危険ヲ除クコトヲ目的トスルモノニシテ、衛生上危害ヲ生ズベキ虞アル飲食物ノ製造販賣ヲ營業トスルニハ警察許可ヲ受ケシメ、危害ノ程度特ニ強キモノハ其ノ製造、採取、販賣、陳列、授與又ハ使用ヲ禁止シ、營業所貯藏所等ノ設備其ノ他ニ付テモ必要ナル制限ヲ加フ。營業者ガ此等ノ制限ヲ遵守スルコトヲ監督スル爲ニ地方長官ハ検査員ヲシテ巡視セシメ、検査員ハ必要ノ場所ニ立入り、試験ノ爲ニ必要ナル分量ヲ無償收去シ、違法ノ物ニ對シテハ廢棄其ノ他適當ナル處分ヲ爲スノ權ヲ有ス。

此等ノ外警察犯處罰令ニハ(イ)一定ノ飲食物ニ他物ヲ混ジテ不正ノ利ヲ圖リタル者(三五條)(ロ)不熟

ノ果物腐敗ノ肉類其ノ他健康ヲ害スベキ飲食物ヲ營利ノ用ニ供シタル者(三六條)(ハ)炮煮、洗滌、剥皮等ヲ要セズ其ノ儘食物ニ供スベキ飲食物ニ覆蓋ヲ設ケズ店頭ニ陳列シタル者(九三條)ニ對スル罰則ヲ定ム。

(二) 屠場及食肉 (イ)屠場ハ食用ニ供スル目的ヲ以テ獸畜(牛、羊、豚、馬)ヲ屠殺スル場屋ヲ謂フ。屠場ノ設立ニハ警察許可ヲ要シ、其ノ設備ハ警察監督ニ服ス。屠場以外ニ於テハ食用ニ供スル目的ヲ以テ獸畜ヲ屠殺解體スルコトヲ得ズ(其ノ例外ハ屠場法施行規則三條)。屠場ニ於テ屠殺解體スル獸畜ハ屠畜検査員ノ検査ヲ經タルモノナルコトヲ要シ、屠肉内臟其ノ他食用ニ供スル部分ハ其ノ検査ヲ經タル後ニ非ザレバ屠場外ニ搬出シ、製造ノ用ニ供シ又ハ貯藏スルコトヲ得ズ(三九法律三二屠場法、三九內令一六同施行規則、三九內令一七屠場ノ構造設備標準)。(ロ)食肉(食用ノ肉ニシテ販賣ノ用ニ供スルモノ)ノ外國又ハ殖民地ヨリ輸入又ハ移入スルモノハ別ニ海港ニ於テ検査ヲ行ヒ、合格シタルモノニ非ザレバ之ヲ許サズ(昭和二內令四食肉)。

(三) 汚物掃除 ニ付テハ汚物掃除法(三三三法)ノ定アリ、原則トシテ市ノミニ施行セラルルモ、地方長官ハ町村ニモ其ノ全部又ハ一部ヲ準用スルコトヲ得。汚物ハ塵芥、汚泥、汚水、屎尿トシ、其ノ掃除義務ハ市ノ負擔ニ屬スルモノノ外、土地ノ占有者ニ屬シ、其ノ地域内ノ汚物ヲ掃除シ、汚物ヲ適當ノ容器ニ蒐集スル義務ヲ負フ。其ノ蒐集シタル汚物ハ市ニ於テ之ヲ處分スルナリ(但シ屎尿ニ付テハ例外トシテ處分セシムルコトヲ得)。此ノ外下水道ヲ布設セザル地ニ於テハ建物ノ所有者(建物ナキ土地ニ於テハ土地所有者)ハ清潔保持ノ爲必

要ナル溝渠ヲ築造シ其ノ汚水ヲ公共溝渠又ハ適當ノ場所ニ排泄スル設備ヲ爲ス義務ヲ負フ。市ハ汚物掃除ノ施行及實況ヲ監視スル爲ニ掃除監視吏員ヲ置クコトヲ得。監視吏員ハ一面ニ於テハ市自身ノ施設ニ付キ監視ノ任ニ當リ、一面ニハ私人ノ掃除義務ノ履行ニ付キ巡視監督ノ任ニ當ルモノニシテ、此ノ限度ニ於テハ警察權ノ行使ガ市ニ委任セラルルナリ(三三內令三汚物掃除法施行規則)。

(四) 墓地及埋葬 埋葬ニ關スル警察制限ハ第一ニ假死者埋葬ノ危険ヲ防ギ、第二ニ犯罪隠蔽ノ虞ヲ除キ、更ニ第三ニハ墓地及火葬場ヨリ衛生上ノ障害ヲ生ズルコト無カラシムルガ爲ニス。第一ノ目的ノ爲ニハ死體ハ死後二十四時間ヲ經過シタル後ニ非ザレバ埋葬スルコトヲ得ザラシム(傳染病患者ノ死體ニ付テハ例外アリ、傳染病預防法一一條)。第二ノ目的ノ爲ニハ秘密埋葬ヲ禁止シ、死屍ヲ埋葬スルニハ醫師ノ死亡届書又ハ檢案書ヲ差出シ市町村長ノ認許證ヲ得ルコトヲ要シ、之ヲ改葬スルニハ警察官署ノ許可ヲ受クルコトヲ要スルモノト爲セリ。變死ノ場合ニハ醫師ノ檢案書ニ檢視官ノ檢印ヲ得ルコトヲ要ス(一七七太政官布達二五墓地及埋葬規則)。第三ノ目的ノ爲ニハ墓地及火葬場ハ地方長官ノ許可ヲ受ケタル區域ニ限り之ヲ設クルヲ得ベキモノト爲シ、且ツ警察官廳ノ監督ノ下ニ服シセシム。墓地火葬場ニハ管理者ヲ置クコトヲ要シ、管理者ハ市町村長ノ認許證アルモノニ非ザレバ埋葬セシムルコトヲ得ズ、又警察官署ノ許可證ヲ得タルモノニ非ザレバ改葬セシムルコトヲ得ズ。

第九節 交通警察

一 道路警察

道路警察ハ道路及其ノ交通ノ安全ヲ保持スルガ爲ニスル警察ヲ謂フ。道路其ノ物ノ維持ハ第一ニハ道路管理者ノ任務ニ屬スト雖モ、道路ノ安全ハ直接ニ公共ノ秩序ニ關スルヲ以テ警察權ニ依リテモ亦之ヲ保護ス。然レドモ道路警察ノ主タル目的トスル所ハ道路ノ交通ヲ整理シ其ノ秩序ヲ保持スルコトニ在リテ、道路ヲ公物トシテ維持管理スルコトニ在ラズ。公物トシテノ道路ヲ維持管理シ其ノ公用ヲ全クスルコトハ道路管理權ノ作用ニ屬シ、公道ト私道トニ依リ其ノ所在ヲ異ニス。道路警察權ハ公道ト私道トヲ問ハズ、又其ノ管理者ガ何人タルカヲ問ハズ、公衆ノ自由通行ニ供セラルルコトノ事實ニ基キ常ニ警察機關ノ權限トシテ行ハルルナリ。

道路警察ニ關シテハ道路法^(四九)ノ規定ニ基キ道路取締令^(大正九內)ノ定アルノ外尙地方警察令ニ依リ必要ナル定ヲ爲スコトヲ得。警察犯處罰令ニモ道路又ハ其ノ交通ノ安全ヲ妨グベキ種々ノ行爲ヲ掲ゲテ之ニ對スル罰則ヲ定ム。道路警察上ノ制限ハ(イ)通行ノ制限^(殊ニ歩道車道等ノ區別ニ基ク制)及通行ノ一時ノ禁止、(ロ)道路又ハ其ノ交通ノ安全ヲ妨グル虞アル行爲ニ付キ警察許可ヲ受ケシムルコト、(ハ)

道路又ハ其ノ交通ノ安全ヲ妨グベキ行爲ノ禁止、(ニ)道路ヲ掘鑿シ其ノ他道路又ハ其ノ交通ノ安全ヲ妨グベキ虞アル行爲ヲ爲ス場合ニ於テ其ノ危險ノ豫防ニ必要ナル裝置ヲ爲サシメ又ハ其ノ他ノ手段ヲ取ラシムルコトヲ重ナルモノトス。

二 車馬警察

車馬警察ハ汽車、電車、自動車、乗合自動車、馬車、乗合馬車、人力車、自轉車、荷車^{(牛車、馬車、乘馬等ノ取締ニ關スルモノニシテ、其ノ目的トスル所ハ(イ)此等ノ手段ニ依リ他ノ交通ノ安全ヲ障害セザラシムルコト(ロ)此等ノ交通手段自身ノ安全ヲ保護スルコト(ハ)營業的交通手段ニ付テハ一般乗客ノ利益ヲ保護シ、及ビ多數ノ乗客ノ共同ニ乗車スルモノニ在リテハ車内ノ秩序ヲ維持スルコトヲ目的トス。此等ノ中鐵道警察ハ一般ニ鐵道省ノ所管ニ屬シ、普通警察官廳ハ唯補充的ノ權限ヲ有スルノミ。其ノ他ノ車馬ノ取締ハ普通警察官廳ノ管スル所ニシテ之ニ關シテハ道路取締令^(前)及自動車取締令^(大正八內令二)ノ定アルノ外一般ニ地方警察令ニ依リテ定メラル。}

此等ノ警察制限ノ主要ナルモノヲ舉グレバ、(イ)公衆ノ需要ニ應ズル車馬營業ヲ爲スニハ總テ行政應ノ許可ヲ必要トス。此等ノ許可ノ中鐵道及軌道ハ公企業ノ性質ヲ有シ單ニ警察許可タルモノニ非ズト雖モ、其ノ他ノ車馬營業ノ許可ハ總テ警察許可ニ屬ス。(ロ)營業用ト自家用トヲ問ハズ自動車、自轉車、人力車、馬車、荷車等何レモ其ノ車體ノ構造ニ付キ法律上ノ制限アリ、之ヲ使用スルニハ警察

官署ノ検査ヲ受ケ、其ノ使用ヲ許可セラレタルコトヲ要ス。電氣鐵道ノ如キ公企業ノ性質ヲ有スルモノモ電車及之ニ附屬スル機械器具ハ警察ノ検査ヲ受クルヲ要ス。(ハ)自動車ノ運轉手其ノ他車馬ノ運轉ニ從事スル者モ警察許可ヲ受クルコトヲ要スルヲ普通トス。此等ノ許可ハ或ハ之ヲ業ト爲スコトニ付テノミ之ヲ要スルモノアリ、或ハ單個ノ行爲ニ付テモ許可ヲ受ケザル者ノ之ヲ爲スヲ許サザルモノアリ。自動車運轉手ハ後者ノ例ニシテ、營業用ト自家用トヲ問ハズ又連續シテ爲スト一回限ノ運轉ナルトヲ問ハズ運轉手免狀ヲ得タル者ニ非ザレバ之ヲ爲スコトヲ得ズ。(ニ)車馬ノ運轉ニ付テハ其ノ速力、通路、夜間ノ燈火、車馬ノ標識、他ノ諸車等ニ對スル避讓義務等ニ付キ制限アリ。其ノ運轉ヲ爲ス者ハ人ヲ傷害セザルコトニ付キ特別ナル注意義務ヲ負フ、其ノ義務ニ反シテ傷害ヲ加ヘタルトキハ刑法上ニハ過失傷害罪ヲ構成シ、民法上ニハ不法行爲ノ責ヲ免ルルヲ得ズ(民事上ノ責任ハ其ノ使用上ノ責任ニモ屬ス)。(ホ)車馬營業者ニ對シテハ、其ノ營業ガ直接ニ公衆ノ利益ニ影響スルモノナルヲ以テ、警察制限ハ殊ニ嚴重ナリ。營ニ停車ノ場所、乗載人員、就業中ノ従業員ノ服裝、乗客ニ對スル待遇等ニ付キ制限アルノミナラズ、其ノ賃錢率ニ付テモ警察上ノ制限ヲ加フルコト多シ。民法上ノ代金又ハ賃錢ハ一般ニハ契約ノ自由ニ任ジ警察ハ原則トシテ之ニ關與セズト雖モ、交通營業ハ公共ノ利益ニ關スルコト特ニ密接ナルガ故ニ、此ノ特例アルナリ。(ヘ)電車、乗合自動車ノ如キ多數乗客ノ共同ニ乘車スルモノニ在リテハ、乗客ニ對シテモ喫煙禁止、臭氣ヲ發散シ其ノ他同乗者ノ迷惑トナルベキ手荷物竝犬ヲ携帯スベカ

ラザル義務、靜肅ヲ守ル義務等其ノ他ノ警察制限ヲ加フ。此等ノ乗客ノ義務ニ付テハ車掌ガ之ヲ監視シ其ノ違反ヲ制止シ、尙肯ゼザルトキハ乗車ヲ拒絕スルノ權アリ、此ノ限度ニ於テハ警察權ガ車掌ニ委任セララルナリ。

三 水上警察

水路ニ依ル交通ニ關スル警察ニハ遞信省及其ノ下ニ屬スル管海官廳ノ權限ニ屬スルモノト普通警察官廳ノ權限ニ屬スルモノトヲ區別スルヲ要ス。前者ハ概シテ海上ノ交通ニ關シ、後者ハ主トシテ國內水路ノ交通ニ關ス。茲ニ水上警察ト謂フハ專ラ後者ヲ意味ス。此ノ意義ニ於テノ水上警察ニ付テハ、開港港則(三一勅令)及警察犯處罰令ノ規定アルノ外、概シテ地方警察令ノ定ムル所ニ依ル。(イ)開港トハ外國船舶及ビ外國ト通航スル船舶ノ自由出入ヲ許ス港ヲ謂フ、此等ノ船舶ハ關稅ノ徵收、檢疫、外國人ノ入國及輸出入取締ノ必要ニ依リ原則トシテ唯開港ニノミ出入スルコトヲ許サル。開港ハ勅令ヲ以テ之ヲ指定ス。開港内ニ於ケル船舶ノ出入及其ノ取締ハ開港港則ノ定ムル所ニシテ、普通警察官廳ノ主管スル所ナリ。(ロ)不開港及河川湖沼ニ付テハ一般的法令ノ定ナク、唯地方警察令ニ依ル水上取締規則ノ定アルノミ。(ハ)國內水路ヲ航行スル汽船營業、乗合船、舢舨、早船、渡船等ノ營業ニ付テハ一般ニ地方警察令ニ依リテ定メラル。各船舶ノ船體検査、船員、旅客定員等ニ付テモ船舶検査法、船舶職員法ノ適用ヲ受ケザルモノハ凡テ地方警察令ニ依リ支配セララル。

四 航海警察

一四六

遠海航路ノ交通ハ、其ノ國際的ニシテ列國トノ協調ヲ保チ成ルベク法規ノ統一ヲ期スル必要アルコト、危險多キコト、官憲ノ直接ノ支配ヲ離ルルコト等ニ於テ、著シク國內ノ交通ト其ノ性質ヲ異ニシ、其ノ監督ハ國內ニ於ケル普通ノ警察ト同一ノ取扱ヲ許サズ。其ノ法律上ノ性質ニ於テハ等シク警察權ノ作用ニ屬スト雖モ、其ノ國法上ノ取扱ニ於テハ全ク之ヲ一般警察ヨリ分離シ、海事行政トシテ、遞信省及管海官廳ノ管轄スル所ニ屬セシム。之ニ關スル法規モ亦船舶法、船舶検査法、船舶滿載吃水線法、船舶職員法、船員法、海員懲戒法、海上衝突豫防法、水先法、商法等頗ル繁多ナリ。其ノ概要左ノ如シ。

(一) 船舶ニハ國籍ノ定アリ、日本ノ國籍ニ屬スル船舶ヲ日本船舶トス。日本船舶ニ非ザレバ日本ノ國旗ヲ掲ゲ及ビ不開港場ニ寄港又ハ日本各港間ニ物品又ハ旅客ノ運送ヲ爲スコトヲ得ズ。日本船舶ハ日本ニ其ノ船籍港ヲ定ムルコトヲ要ス、船籍港ハ船舶航行ノ起點タリ、其ノ事業經營ノ根據地タル港ナリ。

(二) 日本船舶ハ船籍港ヲ管轄スル管海官廳ニ備フル船舶原簿ニ登録スルコトヲ要ス(但シ噸數二百石ニ滿タザル船舶又ハ端舟其ノ他主トシテ擧テ)。原簿ニ登録セラルルトキハ船舶國籍證書ヲ交付ス。日本船舶以テ運轉スル船舶ヲ除ク、之ヲ不登簿船舶ト謂フ。噸數又ハ積石數ニ關シテ噸數二百石ニ滿タザル船舶又ハ端舟其ノ他主トシテ擧テ、原簿ニ登録セラルルトキハ船舶國籍證書ヲ交付ス。日本船舶ハ國籍證書ヲ受ケタル後ニ非ザレバ日本ノ國旗ヲ掲ゲ又ハ之ヲ航行セシムルヲ得ザルヲ原則トス。

(三) 船舶ハ船舶検査法ニ依リ管海官廳ノ検査ヲ受クルコトヲ要ス。船舶ノ検査ハ船舶ノ航路制限、旅客定員、汽壓制限、及航行期間ヲ定メテ其ノ航行ヲ許可スル行爲ナリ。検査終リタルトキハ検査證書又ハ場合ニ依リ假證書ヲ交付ス。

(四) 日本船舶ニハ船舶職員法ニ依リ一定ノ船舶職員ヲ乗組マシムルコトヲ要ス。船舶職員タルニハ船舶職員試験ヲ受ケテ合格シ、海技免狀ヲ受ケ、海技免狀原簿ニ登録セラレタル者ナルコトヲ要ス。

(五) 船舶ノ乗組員ノ全體ヲ船員ト謂フ、船員ハ船長及海員(船長以外ノ總テノ船員)ヲ包含ス。船員ト船舶所有者トノ關係ハ私法上ノ雇傭契約關係ナリト雖モ、船舶ニ特有ナル性質ニ基キ、警察監督ノ下ニ服セシム。其ノ制限ハ主トシテ船員法ノ定ムル所ナリ。凡テ船員タラントスル者ハ管海官廳ニ申請シテ船員手帳ノ交付ヲ受クルコトヲ要ス。船員手帳ハ船員ノ職務ニ關スル經歷ヲ記入スル公文書ニシテ、事件アル毎ニ管海官廳ニ提出シテ記入ヲ受クルコトヲ要ス。海員ヲ雇入レ又ハ其ノ契約ヲ變更シ解除スル場合ニハ管海官廳ニ海員名簿ヲ提出シテ、其ノ公認ヲ受クルコトヲ要ス。

(六) 船長ハ船舶ノ行動ニ關シ及ビ船舶内ノ秩序ニ關シ一切ノ責任ヲ負フベキ者ニシテ、法律ハ之ニ或ル範圍ニ於テノ公ノ權能ヲ委任シ、又特別ノ公法上ノ義務ヲ負ハシム。船長ニ委任セラルル公ノ權能ハ(イ)海船内ノ犯罪ニ關スル司法警察ノ職務(刑訴四八條)(ロ)航海中ノ出生又ハ死亡ニ關スル戶籍事務(戶籍法七五條一三條)(ハ)海員ニ對スル懲戒權(船員法三六條)(ニ)船舶内ノ警察權、殊ニ海員ノミナラズ乘客ニ對シテ

モ船舶ノ安全ノ爲ニ必要ナル命令ヲ爲スノ權(船員法一三條四、一條乃至四五條)(ホ)船中ニ於テ死亡セル海員ノ遺産ヲ保管スル權(船員法二一條)ナリ。其ノ公法上ノ義務ハ一部分ハ商法ニ依リ一部分ハ船員法ニ依リテ定メラル。要スルニ船長ハ船舶ノ安全、其ノ航行、海員ノ監督、急迫ノ危険アル場合ニ於ケル人命及船舶ノ保護、救援ヲ求ムル船舶ノ人命救護等ニ付キ其ノ總テノ責任ヲ負擔スベキモノタルナリ。

(七)海上ニ於ケル船舶衝突ノ危害ヲ豫防シ以テ航海ノ安全ヲ保障スル爲ニ海上衝突豫防法(二五法)ノ定アリ。夜間船燈、霧中信號、霧中速力、二船相近キ衝突ノ虞アル場合又ハ他船ヲ追越サントスル場合ノ航方、航路信號、難船信號等ヲ定ム。船長ハ此等ノ規定ニ依リ努メテ衝突ヲ避クル義務ヲ負フ。別ニ船舶衝突ニ付テノ規定ノ統一ニ付テノ條約(大正三、條約二)、海難ニ於ケル救援救助ニ付テノ規定ノ統一ニ關スル條約(大正三、條約三)ノ定アリト雖モ、此等ハ衝突ノ場合ニ於ケル賠償責任、救援救助ニ對スル報酬等ノ民事關係ニ關スルモノニシテ警察規定ニ屬スルモノニ非ズ。

(八)海技免狀ヲ有スル船員ノ職務上ノ義務違反ニ對シテハ海員懲戒法ニ依リ懲戒手續ノ定アリ。懲戒權ヲ行フ機關トシテ特ニ海員審判所ヲ置ク。懲戒ハ免狀行使ノ禁止、一月以上三年以下ノ免狀行使ノ停止、譴責ノ三種トス。名ハ懲戒ト謂フト雖モ、其ノ性質ニ於テハ一種ノ警察處分ナリ。

(九)港内又ハ港外ニ於テ船舶ノ水路ヲ嚮導スルコトヲ業トスル者ヲ水先人ト謂フ。試験ヲ經テ水先免狀ヲ受ケタル者ニ非ザレバ水先區ニ於テ水先人ノ業ヲ爲スコトヲ得ズ。水先人ノ懲戒ニ關シテハ

海員懲戒法ヲ準用ス。

(一〇)航路、船舶、船員等ニ對スル警察監督ハ遞信大臣ノ主管ニ屬ス。其ノ下ニ海事行政ヲ管掌スル地方官廳ヲ管海官廳ト謂フ。管海官廳ハ現時ノ制ニ於テハ遞信局及遞信局出張所ナリ。外國ニ在リテハ日本ノ領事又ハ貿易事務官ガ管海官廳ノ職務ヲ行フ。特殊ノ事務ニ付テハ遞信大臣ノ指定セル市町村長ヲシテ管海官廳ノ職務ヲ行ハシムルモノアリ。

五 航空警察

航空警察ハ遞信大臣ノ管理ノ下ニ航空局之ヲ主管ス。其ノ規定ハ航空法(大正一、法律五四)及航空法施行規則(昭和二、遞令八)航空機検査規則(昭和九、遞令九)等ニ依リテ定メラル。別ニ航空ニ關スル條約及議定書並其ノ修正議定書(大正一、條約四、大正一、五條約七、大正一、五條約八、大正一、二外務告示二)ノ定アリ。(イ)航空機ニモ國籍ノ定アリ、日本航空機ニ非ザレバ特ニ航空局ノ許可ヲ受ケタルモノノ外國内ノ航空ヲ許サズ。(ロ)航空機ハ堪航證明書及登録證明書ヲ備付ケ且ツ國籍、記號、登録記號等ヲ表示スルニ非ザレバ航空ノ用ニ供スルコトヲ得ズ。堪航證明書ハ航空局ニ於テ検査ノ上之ヲ交付シ、登録證明書ハ航空局ノ原簿ニ登録シタル後之ヲ交付ス。(ハ)航空機ヲ操縦スルハ操縦士ニ限ル、操縦士タルニハ試験ヲ經テ航空局ヨリ操縦士免狀ヲ受クルコトヲ要ス。(ニ)飛行場ノ設置及廢止ハ航空局ノ許可ヲ要シ、其ノ設備ニ付テハ法律上ノ制限アリ。(ホ)航空機ノ離陸又ハ著陸ノ場所、航空ノ高度、皇居上ノ航空、航空機ヨリノ投下等ニ付テモ法律上ノ制限アリ。

(ハ)航空機ニ依ル國外トノ交通ニ付テハ特ニ許可ヲ受クルコトヲ要シ、其ノ他關稅、檢疫、航空路、著陸及離陸等ニ付キ特別ノ制限ヲ受ク。

六 移民警察

外國ニ渡航スルコトハ一般ニ自由ナリ(旅券ヲ受クルコトハ外國旅行ノ國法上ノ要件ニ非ズ唯多數ノ諸國ニ於テハ旅券ヲ有スル者ニ非ザレバ其ノ入國ヲ許サザルガ故ニ旅券ノ攜帶ヲ要スルノミ)ト雖モ、唯移民ニ對シテハ移民保護法(二九法)ノ制限アリ。(イ)移民トハ勞働ニ從事スル目的ヲ以テ支那以外ノ外國ニ渡航スル者及ビ其ノ家族ニシテ之ト同行シ又ハ其ノ所在地ニ渡航スル者ヲ謂フ。移民ハ地方長官ノ許可ヲ受クルニ非ザレバ外國ニ渡航スルコトヲ得ズ。(ロ)移民ヲ募集シ又ハ其ノ渡航ヲ周旋スルコトヲ業トスル者ヲ移民取扱人ト謂フ、移民取扱人タルニハ法定ノ資格ヲ要シ且ツ拓務大臣ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス。移民取扱人ニ非ズシテ移民乗船ニ關スル周旋ヲ爲ス者モ亦地方長官ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス。(ハ)其ノ他移民運送船、移民ニ貸金ヲ爲ス金錢貸付業者、移民出發港ニ於ケル移民宿泊業者モ拓務大臣又ハ地方長官ノ警察監督ニ服ス。

第十節 經濟生活ト警察

經濟生活ニ關スル國家ノ作用ハ主トシテ保育及法政ノ作用ニ屬スト雖モ、經濟生活ノ秩序ノ爲ニモ

國家ハ命令強制ノ權力ヲ以テ營業其ノ他ノ自由ヲ制限スルコト少カラズ。此等ノ作用ハ普通ノ警察トハ區別セラレテ、一般ニ普通警察官廳ノ權限ニ屬セザルモノトセラレ、其ノ目的ニ於テモ必ズシモ社會ノ障害ヲ除クコトニノミ局限セララルコトナク、産業ノ改良發達ヲ保護スルガ爲ニスルモノ多キヲ以テ、普通ニハ之ヲ警察ノ觀念ノ外ニ在ルモノト解セラルト雖モ、其ノ作用ノ性質ニ於テハ等シク社會ノ利益ノ爲ニ人民ニ命令シ強制スル作用ニシテ、性質上ハ之ヲ一般警察ト區別スベキ理由ナシ。此ノ種ニ屬スル作用ハ主トシテ農林大臣及商工大臣ノ主管ニ屬シ、一部分ハ大藏大臣ノ主管ニ屬ス。

一 商工業警察

(一) 銀行業 銀行ハ信用ノ仲介ヲ業トスルモノニシテ、資金ニ餘裕アル者ト資金ヲ需要スル者トノ間ニ立チ、其ノ餘裕アル者ヨリハ預金、債券募集等ノ方法ニ依リテ資金ヲ吸收シ、之ヲ需要スル者ニ對シテハ貸付證券ノ割引等ニ依リテ資金ヲ供給スルコトハ其ノ主タル業務トスル所ナリ。其ノ他尙附隨ノ業務トシテ爲替取引ヲ爲シ、其ノ他保護預、手形金ノ取立、貨幣ノ兩替、證券ノ賣買等ノ業ヲ爲スコト通常ナリ。銀行ニハ其ノ法律上ノ地位ニ於テ特殊銀行、普通銀行、貯蓄銀行ノ三種アリ。此ノ中特殊銀行ハ政府ト特別ノ關係ヲ有シ、單ニ警察監督ヲ受クル私ノ營業ニ非ズ、之ニ付テハ次章ニ述ブベシ。茲ニ述ブルハ專ラ他ノ二種ニ關ス。

銀行ハ大藏大臣ノ監督ニ屬シ、其ノ營業ヲ爲スニハ大臣ノ免許ヲ要ス。其ノ營業者ハ株式會社ニ限

リ其ノ資本金ニモ法定最低額ノ制限アリ(昭和二年ノ改正ニ依ル、從來禁)外國銀行ガ内地ニ支店ヲ設ケテ銀行業ヲ營ムニモ等シク免許ヲ要ス。銀行ノ業務ノ執行ニ付テモ種々ノ法律上ノ制限アリ。其ノ殊ニ主要ナルモノトシテハ、(イ)他ノ業務ヲ兼テ營ムヲ得ザル義務、(ロ)法定ノ準備金ヲ積立ツル義務、(ハ)營業年度毎ニ業務報告ヲ主務大臣ニ提出シ貸借對照表ヲ公告スル義務ヲ重ナルモノトス。主務大臣ガ之ニ對スル監督ノ手段トシテ有スル權能ハ、(イ)報告ヲ爲サシメ書類帳簿ノ提出ヲ命ズルノ權、(ロ)業務及財產狀況ヲ検査スルノ權、(ハ)業務ノ停止、財產ノ供託、重役ノ改任、營業免許ノ取消ヲ命ズルノ權等ヲ重ナルモノトス(昭和二年法律二二銀行法同、昭和二年大藏令三三同施行細則)。

貯蓄銀行ハ貯蓄ノ目的ヲ以テスル小口預金ヲ引受クルコトヲ主タル業務トスル銀行ヲ謂フ。複利ノ方法ヲ以テ預金ヲ受入レ又ハ一回十圓未滿ノ金額ヲ預金トシテ受入ルルコトハ貯蓄銀行ニ非ザレバ爲スコトヲ得ズ。貯蓄銀行ニハ小額預金者多數ナルガ故ニ、普通銀行ヨリモ一層其ノ制限ヲ嚴重ニシ、其ノ爲シ得ベキ業務ノ範圍ヲ列記限定シ、預金ノ三分ノ一以上ノ金額ニ相當スル國債ヲ供託スル義務ヲ負ハシメ、其ノ資金運用ノ方法ヲモ制限ス(大正一〇法律七四貯蓄銀行法、同年大藏令二九同施行細則)。

(二) 無盡業 無盡トハ一定ノ口數ト給付金額トヲ定メテ定期ニ掛金ヲ拂込マシメ一口毎ニ抽籤入札其ノ他類似ノ方法ニ依リ掛金者ニ對シ金錢ノ給付ヲ爲スヲ謂フ。無盡ハ或ハ多數ノ掛金者ガ共同シニ講會ヲ組織シ、組合事業トシテ之ヲ爲スモノアリ、或ハ特定ノ親元アリテ掛金ヲ受取ルト共ニ拂渡

金給付ノ義務ヲ負フコトヲ業トスルモノアリ。前者ハ無盡講ニシテ、後者ハ無盡營業ナリ。無盡講ニ付テハ唯地方警察令ニ依リ制限ヲ設クルモノアルノミ、中央法令ノ定ナシ。無盡營業ニ付テハ大正四年ニ始メテ無盡業法ヲ定メ、昭和六年之ヲ改正シタリ(昭六法律四二無盡業法同、同年大藏令二三同施行細則)。無盡業ハ大藏大臣ノ監督ニ屬スルコト銀行ト同ジク、法律ハ多數掛金者ノ利益ヲ保護スル爲ニ、一面ニハ無盡業者ト掛金者トノ關係ニ付キ商法ノ特別規定ヲ定ムルト共ニ、一面ニハ警察制限トシテ、營業ノ主體、營業區域ノ制限、業務ノ制限、資金運用ノ制限、準備金積立ノ義務、業務報告書提出ノ義務、貸借對照表公告ノ義務、大藏大臣ノ之ニ對スル監督ノ權能等ヲ定メタリ。

(三) 有價證券割賦販賣業 ハ代金ヲ分割シテ數回ニ受入レ有價證券ノ給付ヲ爲ス營業ヲ謂フ。多數ノ小産者ヲ相手方トスルモノナルガ故ニ、特ニ國家ノ警察監督ノ下ニ置キ、以テ詐欺的ノ經營ニ依リ不正ニ買受人ノ利益ヲ害スルコトヲ防護スルモノニシテ、其ノ取締ノ趣旨ニ於テ貯蓄銀行、無盡業ニ同ジク其ノ監督權ガ大藏大臣及其ノ下ニ於テ地方長官ニ屬スルコト亦此等ト同ジ(大正七法律二九有價證券割賦販賣業法大正七同施行細則)。

(四) 信託業 ハ金錢、有價證券、動産不動産等ノ信託ヲ引受ケ其ノ信託ヲ爲シタル者(受益者)ノ利益ノ爲ニ一定ノ給付ヲ爲スコトヲ約スル營業ヲ謂フ。信託業ハ多數ノ相手方ヨリ財產ノ信託ヲ引受クルモノナルコトニ於テ銀行ガ一般人ノ預金ヲ引受クルト類似ノ性質ヲ有シ、隨テ國家ガ之ヲ監督シ成ル

ベク倒産ノ危険ヲ防止スルノ必要アルコト亦之ニ等シ。法律ハ其ノ營業ガ大藏大臣ノ免許ヲ要スルモノトナセルノ外、營業者ハ法定ノ資本額ヲ有スル株式會社ニ限リ、其ノ業務ノ範圍及資産ノ運用方法ヲ制限シ、供託義務、準備金積立ノ義務、業務報告及貸借對照表公告ノ義務等ヲ命ジ、又主務大臣ガ検査、業務停止、免許取消其ノ他必要ナル命令ヲ爲シ得ベキコトヲ認ム(大正一一法律六五信託業法大正一一大藏令五七同施行細則)。

(五) 保險業 ニハ國家的ノ公ノ事業タルモノト私ノ營業タルモノト別アリ。前者ニ屬スルハ健康保險、勞働者災害扶助責任保險、簡易生命保險及家畜再保險ニシテ、或ハ國家ガ自ラ經營シ、或ハ公法人(健康保險組合)ヲシテ經營セシム、其ノ公法人ノ經營ニ屬スル場合ニ於テモ之ニ對スル國家ノ監督ハ特別ノ權力關係ニ基クモノニシテ警察ノ範圍ニ屬セズ。私ノ保險業ニ對スル監督ハ之ニ反シテ性質上警察作用ニ屬スルモノニシテ、多數ノ被保險人ヨリ保險料ヲ收受シ之ニ對シテ保險金給付ノ義務ヲ負フモノナルヲ以テ、多數人ノ利益ノ爲ニ國家ハ其ノ業務ヲ監督シ危險ヲ少カラシムル必要アルナリ。保險業ヲ營ムコトヲ得ルハ株式會社又ハ相互會社(外國人又ハ外國會社ガ日本ニ支店又ハ代理店ヲ設ケテ保險業ヲ營ムモ此ノ限ニ在ラズ、保險業法一一五條、三三勅令三八〇外國保險會社ニ關スル件)ニ限リ、主務大臣ノ免許ヲ受クルコトヲ要ス。保險會社ハ他ノ事業ヲ兼ヌルコトヲ得ズ、又同一ノ會社ニシテ生命保險ト損害保險トヲ併セテ其ノ目的ト爲スコトヲ得ズ。其ノ業務ハ商工大臣ノ監督ニ屬シ、其ノ監督ノ手段トシテハ、報告ヲ命ジ及検査ヲ爲スコトノ外、財産ノ供託又ハ事業ノ停止ヲ命ズルノ權、期間ヲ定メテ業務執行ノ方法又ハ計算ノ基礎ノ變更ヲ命ズルノ權、保險契約者被保險人

又ハ保險金受取人ノ權利ヲ保護スルニ必要ナル命令ヲ爲スノ權、取締役ノ改選ヲ命ズルノ權、事業停止ヲ命ズルノ權、免許取消ノ權等ヲ認ム。生命保險又ハ徵兵保險契約ノ募集勸誘ニ付テモ弊害少カラザルヲ以テ特ニ之ガ取締規定ヲ設ケタリ(三三法律六九保險業法、大正元農商務省令二九九、同施行規則、昭和六商工省令保險募集取締規則)。

(六) 取引所 取引所ノ何ヲ謂フカハ法律ニハ別段ノ定義ヲ爲サズ。經濟上ノ意義ニ於テハ取引所トハ多數ノ商人ガ買賣契約ヲ爲ス爲ニ定期ニ一定ノ場所ニ會合スルコト、其ノ會合ハ毎日又ハ少クトモ頻繁ニ繰返サルルコト、其ノ會合ヲ爲ス者ハ主トシテ同一地域ニ營業所ヲ有スル商人ナルコト、其ノ會合ニ於テ賣買ノ目的トナルハ概シテ不特定物ニシテ現場ニ於テハ提供セラレズ又大數ニ付テ行ハレ小賣的ナラザルコトノ各種ノ要素ヲ包含ス(多數人ガ一定ノ場所ニ會合シテ賣買取引ヲ爲スコトニ於テ市場ニ類スルシテ不特定物ニシテ現物取引ニ非ズ且ツ大數的ナルコトニ於テ之ト區別セラル。唯法律ハ有價證券ノ取引所ノ語ハ或ハ此ノ如キ會合ノ場所ヲ指スコトアリ、或ハ其ノ會合ノ場所ヲ開設シ維持スル權利主體ヲ指スコトアリ。我カ國法ニ於テ取引所ノ語ハ通常此ノ第二ノ意義ニ用ヤラルルモノニシテ、此ノ意義ニ於テノ取引所ハ常ニ一ノ法人ナリ。法律ニハ會員組織ノ取引所ト株式會社組織ノ取引所トノ二種ヲ認ム、共ニ法人トシテ財産ヲ所有シ處分スル權利能力ヲ認メラル。取引所ハ唯賣買取引ノ繁盛ナル地區内ニ於テノミ其ノ設立ヲ許可シ、且ツ同種ノ物件ヲ賣買取引スル取引所ハ一地區内ニ一箇所ヲ限ル。其ノ許可ヲ與フルノ權ハ商工大臣ニ屬ス。法律ハ之ヲ取引所設立ノ許可ト曰ヘリト雖モ、法人ノ設立ガ許可ノ要點タル

ニ非ズシテ其ノ經營スル事業ガ其ノ要點タルコトハ疑ナク、即チ民事非訟事件ノ性質ヲ有スルモノニ非ズシテ、警察上ノ營業免許ニ外ナラズ、唯法人ノ成立ガ營業免許ヲ以テ其ノ要件ト爲スモノナリ(保險會社、銀行、信託會社等ニ付テハ法律ハ營業免許ト曰ヒ取引所ニ付テハ設立ノ免許ト曰ヒト雖モ其ノ性質ニ差異アルモノト解スルヲ得ズ、前出七三頁參照)。取引所ノ營業免許ハ其ノ法定期限附ナルコトニ於テ他ノ多クノ營業免許ト異ナル特色ヲ有ス、即チ其ノ免許年限ハ十年トシ、期限經過後尙其ノ事業ヲ繼續スルニハ更ニ其ノ免許ヲ受クルコトヲ要ス、而シテ其ノ免許ヲ與ヘラルルニハ單ニ消極的ニ營業上不都合ノ行爲ナカリシコトヲ以テ足レリトセズ、土地商業ノ情況ニ於テ其ノ繼續ヲ適當トスル積極的ノ理由アル場合ナルコトヲ要ス。取引所ノ賣買取引ニハ直取引、延取引、定期取引ノ三種アリト雖モ、取引所ノ主タル特色ヲ爲スモノハ定期取引(取引所所定ノ限月(當月限、翌月限、翌々月限等)ヲ以テ履行期限トスル一種ノ期限附賣買取引ナリ)ナリ。定期取引ハ必然ニ投機的性質ヲ有スルモノナルヲ以テ、取引所以外ニ於テ之ト同一又ハ類似ノ方法ヲ以テ賣買取引ヲ爲スコトハ絕對ニ之ヲ禁止スルト共ニ、取引所ノ取引ニ付テモ成ルベク其ノ弊害ヲ避クルガ爲ニ法律ハ種々ノ制限ヲ設ケタリ。取引所ニ於テ賣買取引ヲ爲シ得ル者ハ會員又ハ取引員ニ限り、而シテ會員又ハ取引員ト爲リ得ルハ帝國臣民又ハ帝國法令ニ依リ設立シタル會社ニ限ル。取引員ト爲ルニハ商工大臣ノ免許ヲ要シ且ツ免許料ヲ納付スルコトヲ要ス。取引所及會員又ハ取引員ハ商工大臣ノ監督ニ服シ、商工大臣ハ取引所ニ對シテハ解散、停止、一部ノ停止又ハ禁止、役員ノ解職ヲ命ズルノ權ヲ有シ、又定款ヲ認可シ、定款ノ改正ヲ命ジ、其ノ決議及處分ヲ停止シ禁止シ若ハ

取消スノ權ヲ有ス。會員又ハ取引員ニ對シテモ其ノ營業ヲ停止シ又ハ除名スルコトヲ得(二六法律五取引所法、大正一〇勅令三五三取引所令、大正三農商務省令一六取引所法施行規則)。

(七) 中央卸賣市場、正米市場 市場トハ一定ノ時期一定ノ場所ニ於テ公衆ニ商品ヲ販賣スル爲ニ其ノ生産者又ハ販賣業者ヲシテ商品ヲ出陳スルコトヲ得シムル設備ヲ謂フ。其ノ目的トスル所ハ商品ノ賣買取引ヲ一定ノ時期一定ノ場所ニ集注シ、一方ニハ營業者ニ販賣ノ便宜ヲ與フルト共ニ、一方ニハ公衆ヲシテ廉價ニ確實ナル商品ヲ購買シ得ベカラシムルニ在リ。市場ヲ設ケルコトハ一般ニ自由ニシテ、地方警察令ニ依ル制限ヲ除クノ外別段ノ制限ヲ受ケズ。唯中央卸賣市場及正米市場ニ付キテノミ特別ノ規定アリ(家畜市場ニ付テハ後述)。(イ) 中央卸賣市場、ハ大都市(東京、京都、大阪、)及其ノ隣接地ニ於テ魚類、肉類、鳥類、卵、蔬菜及果實(其ノ他ノ日用品ヲモ加フルコトヲ得)ノ卸賣ヲ爲ス爲ニ開設スル市場ニシテ、國家ノ特別ノ保護ヲ受ケ隨テ又特別ノ監督ニ服スルモノナリ。此ノ種ノ市場ヲ開設スルコトモ一般ニハ自由ナリト雖モ、唯地方公共團體又ハ特別ノ事情アル場合ニハ民法上ノ公益法上ニ於テ一區域一箇所ヲ限り主務大臣ノ認可ヲ得テ之ヲ開設スル場合ニ限り國家ハ之ニ補助金ヲ交付シ及其ノ他ノ特別ノ保護ヲ與フルモノニ外ナラズ。之ニ對スル國家ノ監督ハ警察監督ニ非ズシテ特別ノ權力關係ニ基クモノナリ。唯此ノ市場ニ於テ卸賣ノ業務ヲ爲ス者ハ地方長官ノ許可ヲ受クルコトヲ要シ及ビ其ノ他ノ警察上ノ制限ニ服ス(大正一二法律三二中央卸賣市場法、)。(ロ) 正米市場ハ米ノ賣買取主タル目的トスル市場ニシテ、米ノ外麥、

大豆其ノ他ノ雜穀又ハ肥料ヲモ賣買スルコトヲ得。米穀取引所ト相類スルモノナルヲ以テ之ヲ開設スルニハ特ニ商工大臣ノ許可ヲ受クルコトヲ要シ、又其ノ業務ニ付キ警察監督ニ服スルモノト爲セルナリ。正米市場ヲ開設スルコトヲ得ルハ營利ヲ目的トセザル法人又ハ米ノ賣買若ハ其ノ仲立ヲ業トスル商人ノ組合ニ限ル。其ノ取引所ト異ナル所ハ賣買ノ受渡期限ガ賣買成立ノ日ヨリ起算シ五日ヲ超ユルコトヲ得ズ、又差金ノ授受ニ依リ其ノ決濟ヲ爲スヲ得ザルコトニ在リ(昭和五商工省令、四正米市場規則)。

(八) 重要物産輸出業 外國ニ輸出セラルル重要ナル國産品ニ付テハ其ノ粗製濫造ヲ防ギ以テ其ノ外國ニ於ケル聲價ヲ維持スル爲ニ其ノ輸出業者ニ對シ取締規定ヲ設ケタルモノ尠カラズ。此ノ種ニ屬スル現行ノ法令ハ輸出生絲検査法(大正一五、法律三五)、輸出絹織物取締法(昭和二三、法律二七)、花筵検査規則(三八勅令、二六一)、重要輸出品取締規則(昭和三商、工令一〇)、輸出石鹼取締規則(大正四農、商令一〇)、輸出飲食物罐詰取締規則(大正五、農令一)、輸出イバラ蟹罐詰取締規則(大正一三、農令一九)、輸出獸毛製刷子取締規則(大正一〇農、商令二六)、輸出蜜蜂検査規則(昭和六農、林省令六)、輸出冷凍鮪取締規則(昭和二農、林令二〇)、輸出柑橘取締規則(大正一三農、商令二二)ヲ重ナルモノトス。此等ノ法令ハ主眼トスル所ハ此等ノ生産品ヲ營利ノ目的ヲ以テ外國ニ輸出スルニハ國又ハ公共團體ノ設立スル検査所ノ検査ヲ受ケ之ニ合格シタルモノナルコトヲ要スルモノト爲シ、又ハ一定ノ條件ニ適合セザルモノハ其ノ輸出ヲ許サザルモノト爲スコトニ在リ。輸出絹織物ニ付テハ其ノ外向其ノ精練業ニ付テモ主務大臣ノ許可ヲ受クルニ非ザレバ之ヲ營ムヲ得ザルモノト爲シ、其ノ工場設備、作業方法、使用材料其ノ他ノ事項ニ付

輸出品検査規則
昭和五商工省令
四正米市場規則

テモ制限ヲ設ク。

(九) 度量衡器ニ關スル營業 度量衡器ハ商品取引ノ軌準ト爲ルモノナルヲ以テ、其ノ製作、修覆又ハ販賣ノ業ヲ營ムコトハ固ヨリ自由營業ニ屬セズ、其ノ製作業ハ商工大臣、修覆又ハ販賣業ハ地方長官ノ免許ヲ受クルコトヲ要シ、營業者ノ資格ニモ法定ノ制限アリ、製作業者ハ身元保證金供託ノ義務ヲ負フ。總テ度量衡器ハ特別ノ例外ヲ除クノ外、檢定ヲ受クルコトヲ要シ、檢定ニ合格シタルモノニハ檢定證印ヲ附ス、檢定證印アルモノニ非ザレバ之ヲ販賣スルコトヲ得ズ。其ノ他度量衡器ニ關スル營業及度量衡器ノ計量ニ付テハ商工大臣ノ下ニ主トシテ地方長官ガ其ノ取締ノ任ニ當ル(四二法律四度量衡器同施行令四二農商、令二八同施行規則)。

(一〇) 計理士 會計ニ關スル検査調査鑑定證明計算整理又ハ立案ヲ爲スコトヲ業トスル者ニシテ法定ノ資格ヲ備フルモノニハ計理士ノ稱號ヲ稱フルコトヲ許可シ、以テ其ノ信用ヲ保護ス。計理士ノ許可ハ業務ノ許可ニ非ズシテ其ノ稱號ヲ用キルコトノ許可ナリ。此ノ如キ業務ヲ營ムコトハ自由ニシテ許可ヲ要スルモノニ非ズ、唯計理士ノ名ヲ稱スルコトヲ一般ニ禁止シ、法定ノ學歷アル者又ハ政府ノ行フ計理士試験ニ合格シタル者ノミ之ヲ許可スルナリ。其ノ許可ハ計理士名簿ニ登錄スルコトニ依リ行ハル。計理士ハ商工大臣ノ監督ニ服シ、其ノ業務ニ關シ違法又ハ不正ノ行爲アリタルトキハ主仕大臣ハ懲戒委員會ノ議ヲ經テ之ヲ懲戒スルコトヲ得(但シ計理士ノ業務ハ公ノ事務ニ非ザルヲ以テ國家トノ間ニ特別ノ權力關係アルモノト認ムルヲ得ズ、隨テ名ト懲戒處分ト謂フ)

モ性質ニ於テハ警察處分ニ外ナラズ(昭和二)。
法律三一計理士法、同年勅令二八一(同施行令)。

二 農業警察

農業ニ關スル行政作用ハ主トシテ保育作用ニ屬シ、農業ノ保護ノ爲ニ權力ヲ以テ命令シ強制スルハ二三ノ例外ノ場合ニ限ル。其ノ主要ナル作用ハ左ノ如シ。

- (一) 害虫驅除豫防 農作物ヲ害スル虫類田畑ニ發生シタルトキ又ハ發生ノ虞アルトキハ地方長官ハ期限ヲ定メ該田畑ノ作人ヲシテ驅除豫防ヲ行ハシムルコトヲ得(二九法律一七害虫)。
- (二) 輸出入植物ノ取締 病菌又ハ害虫ノ附着シタル植物ノ内地ニ輸入又ハ移入セラルルコトヲ防グガ爲ニ法律ハ輸入又ハ移入セラルル一定ノ種類ノ植物ニ付テハ植物検査官吏ノ検査ヲ受クルニ非ザレバ其ノ輸移入ヲ許サザルモノトナシ、又病菌若ハ害虫ノ傳播ヲ防止スル爲ニ必要アルトキハ主務大臣ハ特定ノ地ヨリ發送シ若ハ之ヲ經由シタル植物又ハ病菌若ハ害虫ノ附着セル處アル物ノ輸入若ハ移入ヲ禁止又ハ制限スルヲ得ベキモノト爲セリ(大正三法律一七輸出入植物取締法、同農商令二七同施行規則)。植物ノ輸出ノ取締ハ此ノ如キ目的ヲ有スルモノニ非ズト雖モ、唯輸入國政府ニ於テ輸出國政府ノ検査證明ヲ必要トスル場合ニ於テハ輸出植物ニ付テモ植物検査官吏ノ検査ヲ受クルコトヲ要スルモノト爲セリ。
- (三) 肥料取締 肥料ハ農業ノ爲ニ必需ノ物件ニシテ、其ノ良否ハ直接ニ農業ノ盛衰ニ影響スルヲ以テ、法律ハ農業ノ保護ノ爲ニ肥料ノ製造、輸入、移入又ハ賣買ヲ營業トスルモノハ特ニ之ヲ警察監督ノ下ニ置キ、其ノ營業ハ地方長官ノ免許ヲ受クベキモノトシ、又其ノ業務ニ付キ警察制限ニ服セシム。殊ニ肥料營業者ハ肥料ニ保證票ヲ添附スルコトヲ要スルモノトセラル(四一法律五一肥料取締法、同農商令一七同施行規則)。
- (四) 農業倉庫業 ハ農業者ノ爲ニ營利ヲ目的トセズシテ穀物又ハ繭ヲ倉庫ニ保管スル事業ヲ謂フ。農業倉庫業者タリ得ベキモノハ産業組合、産業組合聯合會、農會、農業ノ發達ヲ目的トスル公益法人又ハ市町村(之ニ準スベキモノヲ含ム)ニ限ル。農業倉庫業者ハ免稅特權ヲ認メラレ又獎勵金ヲ交付セラル。其ノ業務ノ開始ニハ地方長官ノ認可ヲ要シ、其ノ業務ハ農林大臣及地方長官ノ監督ニ服ス。農林大臣ハ監督上必要ナル命令又ハ處分ヲ爲シ、事業ノ停止ヲ命ジ又ハ認可ヲ取消スコトヲ得(大正六法律一五農業倉庫法、同農商令一五同施行規則)。
- (五) 蠶絲業 ニ對スル警察制限ハ主トシテ蠶種製造者ニ對スルモノニシテ、其ノ目的トスル所ハ蠶病ヲ豫防シ及ビ蠶種ノ改良ヲ圖ルコトニ在リ。蠶種製造者トハ他人ニ讓渡ス目的ヲ以テ蠶種ヲ製造スル者ヲ謂フ。蠶種製造者タラントスル者ハ地方長官ノ免許ヲ受クルコトヲ要シ、其ノ製造ニ關シテモ種々ノ法律上ノ制限ヲ受ク。蠶種製造者ニ非ザレバ蠶種ヲ製造スルコトヲ得ズ。其ノ他蠶兒ノ飼育又ハ生繭ノ取扱ヲ爲ス者ニ付テモ亦蠶病豫防ノ爲ニ必要ナル施設ヲ爲スノ義務ヲ負ハシム(四四法律四七和四農林令二九)同法施行規則。
- (六) 米穀ノ輸出入制限 米穀法(大正一〇)法律三六ハ米穀ノ數量又ハ市價ヲ調節スル目的ヲ以テ、米穀ノ輸

改正
五五
五七

五七
五九
六〇

米穀法
四七
五七
五九

「飼料を製造するに
用いたる材料」
「飼料を製造するに
用いたる材料」
「飼料を製造するに
用いたる材料」

出入ハ條約ニ別段ノ定アルモノヲ除クノ外原則トシテ政府(内地ニ於テハ農林大臣)ノ許可ヲ受クルヲ要スルモノト爲セリ。一般ノ商品ニ付テハ其ノ數量及市價ヲ調節スルガ如キハ警察ノ通常ノ任務ニ屬セザルハ勿論國家ノ通常爲ス所ニ非スト雖モ、米穀ハ國民ノ日常生活上ノ必需品ナルガ故ニ法律ハ特ニ此ノ權能ヲ認メタルナリ。

三 畜産警察

(一) 家畜衛生 畜産ノ保護ノ爲ニスル警察作用ノ最モ主要ナルモノハ家畜ノ衛生ノ爲ニスルモノニシテ、二種ニ分ツコトヲ得。一ハ家畜傳染病ノ豫防及撲滅ノ爲ニスル作用ニシテ、一ハ家畜ノ爲ニスル醫藥ニ關スルモノナリ。

(イ) 家畜傳染病ノ豫防 ハ畜産保護ノ目的ノ爲ニスルト共ニ、其ノ人類ニ及ボス危險ヲ豫防スル目的ヲモ併セ有ス。此ノ目的ノ爲ニスル法律ノ最モ重ナルモノハ家畜傳染病豫防法(大正一九)ニシテ其ノ適用ヲ受クルハ法律ノ列記シタル(法律ノ列記以外ニ於テモ勅令ヲ以テ之ヲ適用スベキモノト定ムルコトヲ得)種類ノ家畜及傳染病ニ限ル。之ガ爲ニスル警察制限ニハ届出義務、強制隔離、消毒方法ノ施行強制、物品ノ焼却、埋却其ノ他ノ處分、檢疫、檢診等ノ外ニ、傳染病ニ罹リ又ハ之ニ感染シタル虞アル家畜ヲ殺スコトヲ命ジ又ハ警察官吏若ハ家畜防疫委員ニ於テ代リテ之ヲ殺シ、又ハ免疫血清若ハ豫防疫液ヲ注射又ハ藥浴ヲ強制シ得ルコトヲ認ム。但シ殺シタル場合又ハ注射若ハ藥浴ノ爲ニ斃死シタル場合ニハ其ノ所有者ニ其ノ損害ノ一部ヲ補

償ス(傳染病豫防法ニ定ムル所ノ外、昭和四法律九馬ノ傳染性貧血ニ罹リタル馬ノ殺處分)。家畜並其ノ屍體及肉骨毛皮等ハ檢疫ヲ受ケタル後ニ非ザレバ之ヲ輸入又ハ移入スルコトヲ得ズ(檢疫ノ手續ハ大正一二農商)。農林大臣ハ傳染病豫防上必要アルトキハ家畜並其ノ屍體及肉骨毛皮類其ノ他病毒傳播ノ虞アル物品ノ輸入又ハ移入ノ停止ヲ命ズルコトヲ得(此ノ規定ニ基キ四二農令三三ハ支那、四)。畜牛結核ノ豫防ニ付テハ別ニ畜牛結核豫防法(三四法)ニ依リ、乳用牛、外國種牛及雜種牝牛ニ付テハ、罹病ノ疑アルト否トヲ問ハズ、總テニ對シテ結核病ノ検査ヲ強制ス。検査ハ毎年一回以上之ヲ行ヒ、罹病ノ疑アル畜牛ニハ隨時之ヲ行フ、外國ヨリ輸入スル畜牛ハ其ノ輸入ニ際シ常ニ検査ヲ行フ。

(ロ) 家畜ノ疾病ニ關スル診察又ハ治療ヲ業トスルコトハ獸醫師ノミ之ヲ爲スコトヲ得。獸醫師トナルニハ法定ノ學歷アル者又ハ獸醫師試驗ニ合格シ農林大臣ノ免許ヲ受クルコトヲ要ス。其ノ免許アリタル者ハ獸醫師名簿ニ登録ス(但シ舊法ニ依ル獸醫免狀又ハ)。獸醫師ハ診療ノ需ニ應ズル義務、診療簿ヲ保存スル義務、自ラ診療セズシテ診斷書ヲ交付シ又ハ檢案セズシテ檢案書ヲ交付スルヲ得ザル義務ヲ負擔ス(大正一五法律五三獸醫師法、昭和二農林令六同施行規則)。

(ハ) 他人ノ依頼ニ應ジ蹄鐵ヲ裝シ又ハ蹄ヲ剪ルヲ業トスル者ヲ蹄鐵工ト謂フ。試驗ニ合格シ又ハ學歷ニ基キ農林大臣ヨリ蹄鐵工免狀ヲ受ケタル者ノミ之ヲ營ムコトヲ得。其ノ免許アリタル者ハ農林省ノ蹄鐵工籍ニ登録ス(二三法律三一蹄鐵工免狀規則)。

(ニ)家畜ニ應用スル血清其ノ他細菌學的豫防治療品及診斷品ノ製造、輸入又ハ移入ハ特ニ農林大臣ノ許可ヲ要スルモノトセラシムル(大正七農商令三四家畜ニ應用スル細則)。

(一) 畜産ノ改良 畜産改良ノ爲ニスル行政ハ主トシテハ保育ノ作用ニ屬ス。其ノ警察ニ屬スルモノハ種畜検査ノ強制ヲ重ナルモノトス。馬政ニ關シテハ此ノ外別ニ馬匹去勢法、馬籍法、競馬法ノ定アリ。

(イ)種牡牛検査法(四〇法)及種牡馬検査法(三〇法)ニ依レバ、牡牛及牡馬ハ検査ヲ受ケテ合格シタルモノニ非ザレバ種付ケニ使用スルコトヲ得ズ。検査ハ定期又ハ臨時ニ之ヲ行フ、種牡牛ノ検査及種牡馬ノ臨時検査ハ地方長官、種牡馬ノ定期検査ハ農林大臣之ヲ行ハシム。検査ニ合格シタル牛馬ニハ體肢ノ一部ニ烙印シ、其ノ所有者ニ證明書ヲ下付ス。證明ノ效力ハ牡牛ニ在リテハ一年、牡馬ニ在リテハ三年以内ニ於テ検査委員之ヲ定ム。

(ロ)馬匹去勢法(三四法)ニ依レバ、牡馬ニハ種牡馬ノ外總テ去勢ヲ強制ス(例外トシテ去勢施行猶豫ノ制アリ)。去勢年齢ハ明ケ三歳トシ、春期又ハ夏期ニ於テ之ヲ行フ。牡馬ニシテ去勢施行ノ爲斃死シ又ハ從來ノ用途ヲ變更又ハ廢止スルノ已ムヲ得ザルニ至リタルトキハ補償金ヲ支給ス。

(ハ)馬ノ存在ヲ明白ナラシムル爲ニ馬籍ノ制アリ。馬籍ニ關スル事務ハ市町村長之ヲ行ヒ、届出ニ依リ又ハ検査ノ結果ニ依リ、其ノ市町村内ニ飼養スル馬ニ付キ一頭毎ニ馬ニ關スル事項ヲ登録ス。馬

ノ所有者又ハ管理者ハ其ノ届出ノ義務及検査ヲ受クル義務ヲ負擔ス(大正一〇法律九五馬籍法)。

(ニ)競馬法(大正一七法律四七)ニハ馬ノ改良ノ爲ニ競馬ノ開催ヲ許ス場合ト其ノ制限トニ付キ規定ス。競馬ニハ常ニ勝馬投票券ノ發賣ヲ伴ヒ、而シテ勝馬投票ハ其ノ實質ニ於テ賭博ニ類シ、一般ニハ禁止セララル所ナルハ勿論ナリト雖モ、競馬ノ開催ハ馬ノ改良ニハ效果最モ多キコト實驗ノ證明スル所ナルヲ以テ、法律ハ馬ノ改良ノ目的ノ爲ニ特ニ競馬ノ開催ヲ許シ、唯成ルベク其ノ弊害ヲ避クルガ爲ニ之ヲシテ種々ノ警察制限ニ服セシメタリ。競馬ヲ行ヒ得ル者ハ馬ノ改良増殖及馬事思想ノ普及ヲ圖ルコトヲ目的トスル公益法人ニ限り、且ツ主務大臣ノ認可ヲ受クルコトヲ要ス。其ノ開催ハ一年二回以内(特ニナラシムルコトヲ得)ニ限り、其ノ發賣シ得ベキ勝馬投票券ノ券面金額、一人ニ賣渡シ得ベキ數、賣渡シ得ベキ相手方、拂戻金額ノ最高限度等ニ付テモ法定ノ制限アリ。其ノ賣得金ノ一部ハ之ヲ政府ニ納付スベキ義務ヲ負フ。

(三) 家畜ノ賣買 ニ關シテハ家畜市場法及牛馬商取締規則ノ定アリ。

(イ)家畜市場法(四三法)ニ依レバ、家畜(家畜トハ牛馬羊豚ヲ謂フ)市場ノ開設ニハ市場業務規程ヲ定メテ地方長官ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス。家畜市場ニ於テハ唯現物賣買ノミヲ許シ、其ノ場内若ハ附屬ノ場所ニ在ラザル家畜ノ賣買交換ヲ爲スコトハ之ヲ許サズ。一方ニ於テハ市場開催及其ノ前後ノ期間中ハ市場附近ノ區域内ニ於テ其ノ市場ヲ利用セズシテ市場ノ取扱フ家畜ヲ賣買交換スルコトヲ禁止シ、以テ市

場ヲ保護ス。家畜市場ノ開設ノ許可ハ市町村又ハ畜産組合ノ設立スルモノノ外二十年以内ニ於テ其ノ有効期間ヲ定メラル。

(ロ)牛馬商取締規則(四三農商令二七) ハ牛馬ノ賣買交換又ハ其ノ周旋ノ營業ヲ爲ス者ヲ牛馬商トシ、住所所在地ノ地方長官ノ免許ヲ受クルコトヲ要シ、其ノ營業ヲ爲スニハ免許鑑札ヲ携帯スルヲ要スルモノト爲セリ。牛馬商ハ其ノ營業ニ付キ地方長官ノ監督ニ服シ、營業上不正ノ行爲アルトキハ地方長官ハ其ノ免許ヲ取消シ又ハ營業ヲ停止スルコトヲ得。

(四) 牧野ノ保護 牧野法(昭和六法律三七、三條) ハ牛馬ノ生産飼育ノ爲放牧又ハ採草ヲ爲スヲ目的トスル牧野ニ付キ、其ノ荒廢防止、害虫ノ驅除豫防其ノ他其ノ保護ニ必要ナル事項ハ勅令ヲ以テ定ムルヲ得ベキモノト爲シ、而シテ勅令(昭和六勅令二六、五牧野法施行令) ハ農林大臣(國有地ヲ) 又ハ地方長官(其ノ他ノ牧野) ガ牧野保護區域ヲ定メテ放牧又ハ採草ヲ禁止シ又ハ制限シ得ベキモノト爲シ、又地方長官ガ害虫ノ驅除豫防ヲ命ジ得ベキモノト爲セリ。

四 森林警察

森林警察ノ作用ハ主トシテ森林產物ニ關スル犯罪ヲ防止シ、森林ノ火災ヲ防ギ及森林害虫ヲ驅除豫防スルコトヲ目的トスルモノニシテ、森林法(七六條以下) 及ビ其ノ施行規則ノ定ムル所ナリ。(イ)森林竊盜ノ豫防ノ爲ニハ、地方長官ハ必要ト認ムルトキハ森林所有者ヲシテ森林產物ニ使用スル記號又ハ印章

ヲ定メテ所轄警察官署ニ届出デシメ、他ノ者ガ之ト同一又ハ類似ノ記號又ハ印章ヲ用キルコトヲ禁止シ、之ニ違反スル森林產物ノ運搬ヲ停止スルコトヲ得ルモノト爲セリ。(ロ)火災ノ防禦ノ爲ニハ火入ニ付キ或ハ絶對ニ禁止シ或ハ森林官吏又ハ警察官吏ノ許可ヲ受ケシム。(ハ)森林害虫ノ驅除豫防ハ森林所有者ガ其ノ義務ヲ負フ。害虫蔓延ノ場合ニハ地方長官ガ自ラ之ヲ行ヒ、其ノ費用ヲ利害關係アル森林所有者ニ負擔セシムルコトヲ得。

五 漁業警察

漁業警察ハ主トシテ水產動物ノ蕃殖保護ヲ目的トシ、兼テ漁業者ノ安全ヲ保護シ及ビ漁業ノ爲ニ公益ニ危害ヲ及ボスコト無カラシムルコトヲ目的トス。此ノ目的ノ爲ニスル制限ハ漁業法(四三法律五ノ規定ニ基キ農林大臣及地方長官ノ定ムル所ニシテ、就中農林大臣ノ定ムル所ニ依ルモノハ漁業法施行規則(四三農令二五、四六條以下) 汽船トロール漁業取締規則(大正元農令四) 機船底曳網漁業取締規則(大正一〇農令三一) 母船式鮭鱒漁業取締規則(昭和四農令一二) 鯨漁取締規則(令四一) 工船蟹漁業取締規則(大正一二農令五) イバラ蟹ノ雌蟹及稚蟹捕獲並販賣禁止(大正三農令二九) 瀬戸内海漁業使用漁具制限(令五) 漁業用發動機檢査規則(大正二五農令一五) 等アリ。

漁業ハ原則トシテハ各人ノ自由ニ屬スト雖モ、特殊ノ方法ヲ以テスル漁業又ハ特定ノ區域若ハ特定ノ時期ニ於ケル漁業又ハ特種ノ水產物ノ漁獲ハ或ハ絶對ニ禁止セラレ或ハ特ニ許可ヲ受ケタル者ノミ之ヲ爲スコトヲ得シムルモノアリ。漁業法ニ依レバ漁業ニ自由漁業、許可漁業、免許漁業及禁止漁業

各種海産物

ノ四種ヲ區別スルコトヲ得。許可漁業ト免許漁業トノ區別ハ前者ハ警察許可ノ性質ヲ有スルニ反シテ後者ハ獨占的ノ漁業權ヲ設定セラルルモノナルコトニ在リ。法律ノ所謂漁業ノ免許トハ漁業權ヲ設定スル行爲ニシテ、免許ヲ受ケタル者ハ特定ノ水域ニ於テ特定ノ方法ニ依ル漁業ヲ獨占スル權利ヲ取得スルナリ。漁業權ノ目的タル漁業ハ漁業權者ノミ之ヲ爲スヲ得ルモノニシテ、自由漁業ノ範圍ニ屬セズ。漁業權ニ付テハ第三章ニ於テ別ニ之ヲ論ズ。漁業ノ許可トハ之ニ反シテ警察上一般ニ禁止セラルル漁業ガ或ル人ニ對シテ其ノ禁止ヲ解除セラルルモノニ外ナラズ。漁業ヲ爲ス權利ヲ取得スルニ非ズシテ、漁業ノ自由ニ對スル警察制限ガ除カレテ其ノ自由ヲ回復スルナリ。漁業ハ原則トシテハ一般人民ノ自由ニ放任セラレ唯其ノ或ルモノハ許可ヲ留保シテ禁止セラルルナリ。汽船トロール漁業、汽船捕鯨業ハ漁業法自身ニ依リ既ニ許可(主務大臣)ヲ要スルモノトセラレ、施行規則(五〇)ニ依レバ藻手線網漁業、藻漕網漁業、藻打瀬網漁業、藻曳網漁業、潜水器漁業、空釣繩漁業ハ地方長官ノ許可ヲ受クルヲ要スルモノトセラレ、他ノ特別ノ省令ニ依リ機船底曳網漁業、工船蟹漁業、母船式鮭鱒漁業、帆船捕鯨業ハ何レモ主務大臣ノ許可ヲ要スルモノトセララル。別ニ地方警察令ニ依リ許可ヲ要スルモノトセラルルモノアリ。許可ヲ與ヘタルトキハ鑑札ヲ下付シ、漁業者漁業ヲ爲ストキハ鑑札ヲ携帯スルコトヲ要ス。禁止漁業ハ或ハ絶對ニ或ハ區域、時期、漁具、漁船又ハ採捕ノ方法ヲ限リ漁業ヲ禁止スルモノニシテ、漁業法ニ依レバ爆發物ヲ使用シテ水産動物ヲ採捕スルコト(海獸捕獲ノ場合ヲ除ク、三六條)施行規則(四六)

ニ依レバ水産動物ヲ疲憊又ハ斃死セシムベキ有毒物ヲ使用シテ水産動物ヲ採捕スルコトハ禁止セラル。臘虎臘肭獸ノ獵獲モ亦法律ニ依リ全ク禁止セラレタリ(四五法、律二一)。地方長官ハ又禁漁區ヲ設ケテ其ノ區域内ニ於ケル漁業ヲ禁止スルコトヲ得ベク、禁漁區ヲ設ケタルトキハ適當ノ場所ニ其ノ標識ヲ建設スルコトヲ要ス(二條五)。其ノ他主務大臣又ハ地方長官ノ命令ニ依リ禁止漁業トセラルルモノ多シ。漁業其レ自身ニ對スル制限ノ外、法律ハ尙水産動物ノ蕃殖ヲ保護スル爲ニ之ヲ妨グベキ行爲ヲ禁止シ又ハ制限シ得ベキコトヲ定ム。就中、一定ノ水域ニ工作物ヲ設置スルコトニ依リ遡河魚類ノ通路ヲ害スルノ虞アルトキハ主務大臣ノ命令ニ依リ其ノ工作物ノ設置ヲ制限又ハ禁止シ、工作物ガ既ニ設置セラレタル場合ニ於テハ其ノ所有者又ハ占有者ニ除害工事ヲ命ズルコトヲ得(三七)。其ノ他主務大臣又ハ地方長官ノ命令ニ依リ水産動物ノ蕃殖保護ニ必要ナル物ノ採取又ハ除去ニ關スル制限又ハ禁止ニ關スル規定ヲ爲スコトヲ得(三四)。漁業ニ關シ其ノ違法ヲ制止スル爲ニ之ヲ監督スルノ權ハ海軍艦艇乘組將校、警察官吏、港務官吏、税關官吏又ハ漁業監督吏員ニ屬ス。此等ノ官吏又ハ吏員ハ船舶、店舗其ノ他ノ場所ニ臨檢シ帳簿物件ヲ檢査スルノ權ヲ有ス(四一)。

六 狩獵警察

野生ノ鳥獸ヲ捕獲スルコトハ舊法時代ニ於テハ原則トシテ之ヲ自由ト爲シ、唯特種ノ鳥獸ノミヲ保

護鳥獸トシテ指定シ其ノ捕獲ヲ禁止スルモノト爲シタルニ反シテ、大正七年ノ狩獵法改正(大正七法律三
正八農商令二
八同施行規則)ニ依リ、此ノ主義ヲ一變シテ、捕獲スルコトヲ得ベキ鳥獸ヲ狩獵鳥獸トシテ指定列記シ、
其ノ以外ノ鳥獸ハ總テ其ノ捕獲ヲ禁止スルモノト爲シタリ(但シ獸類ニ付テハ施行規則ニ依リ特別
ノ例外ヲ除キ一般獸類ノ捕獲ヲ許ス)。狩獵鳥類
ノ雛及鳥類ノ卵モ亦主務大臣ノ定ムルモノヲ除クノ外之ヲ捕獲又ハ採用スルコトヲ許サズ。
之ニ對スル唯一ノ例外ハ學術研究又ハ有害鳥獸驅除ノ爲其ノ他特別ノ事由ニ因リ主務大臣又ハ地方
長官ノ許可ヲ受ケタル場合ニシテ、此ノ場合ニ限り其ノ許可ヲ受ケタル者(許可證ヲ他人ニ使用
セシムルコトヲ得ズ)ハ狩獵鳥
獸ニ非ザル鳥獸ヲ捕獲シ又ハ鳥類ノ卵ヲ採取スルコトヲ得。但シ其ノ鳥獸又ハ卵ハ警察官署ノ許可ヲ
受ケタル場合ノ外之ヲ讓渡シ又ハ讓受クルコトヲ得ズ。

狩獵鳥獸ノ捕獲モ亦自由ナルモノニ非ズ。捕獲ノ方法、時期及區域ニ於テ警察制限ニ服ス。(イ)捕
獲ノ方法ニ付テハ絶對ニ禁止セラルルモノ、許可ヲ受クルニ依リテノミ爲シ得ルモノ及許可ヲ要セズ
シテ自由ニ爲シ得ルモノノ三種ニ分ツコトヲ得。爆發物、劇藥、毒藥、据銃又ハ危險ナル毘若ハ陷穽
ヲ使用シテ鳥獸ヲ捕獲スルコトハ絶對ニ禁止セラル。銃器、網、綱繩、撲、鉤又ハ毘ヲ使用シテ之ヲ
捕獲スルコトハ警察許可ヲ受クルコトヲ要ス。法律ハ此ノ許可ヲ狩獵免許ト稱ス。狩獵免許ハ甲乙ノ
二種トシ狩獵免狀ヲ下付ス、甲種免狀ハ銃器ノ使用以外ノ方法ヲ以テ狩獵ヲ爲ス者ニ、乙種免狀ハ銃
器ヲ使用シテ狩獵ヲ爲ス者ニ之ヲ下付ス。狩獵ヲ爲スニハ常ニ狩獵免狀ヲ携帯スルコトヲ要シ、警察

官吏、憲兵、森林官吏又ハ市町村長ハ之ヲ検査スルノ權ヲ有ス。其ノ他ノ方法ニ依ル捕獲ハ一般ニ自
由ナリ(前條アル邸宅地域内ニ於テ銃器ヲ用キズシテ捕獲スルハ)。(ロ)捕獲ノ時期ニ付テハ、狩獵免許ノ有効期間
ヲ十月十五日ヨリ翌年四月十五日迄(北海道ニ於テハ九月十五
日ヨリ翌年四月十五日迄)トシ、特殊ノ狩獵鳥獸ニ付テハ其ノ範圍内ニ
於テ更ニ其ノ時期ヲ制限セラルルモノアリ(施行令
則ニ條)。其ノ期間以外ニ於テハ全ク狩獵ヲ爲スコトヲ許サ
ズ。其ノ外尙銃獵ニ付テハ日出前日没後ニハ之ヲ爲スヲ得ザルノ制限アリ。(ハ)狩獵ノ場所ニ付テ
ハ、市街其ノ他家稠密ノ場所若ハ衆人群集ノ場所ニ於テ銃獵ヲ爲スヲ得ズ、又御獵場、公道、公園、
社寺境内、墓地ニ於テ鳥獸ヲ捕獲スルヲ得ザルノ外、農林大臣又ハ地方長官ハ禁獵區(十年以内ノ
期間ヲ定ム)ヲ設
クルヲ得ベク、又地方長官ハ銃獵禁止區域ヲ設クルコトヲ得。禁獵區ハ主トシテ鳥獸ノ蕃殖保護ノ爲
ニスルモノニシテ、其ノ區域ニ於テハ全ク鳥獸ヲ捕獲スルコトヲ許サズ。銃獵禁止區域ハ危險防止ノ
爲ニスルモノニシテ、其ノ區域ニ於テハ銃獵ノミガ禁止セラル。禁獵區及銃獵禁止區域ニハ木標又ハ
制札ヲ以テ之ヲ榜示ス。此等ノ外圍障又ハ作物アル土地ニ於テハ占有者、共同狩獵地及獵區ニ於テハ
權利者ノ承諾アルニ非ザレバ鳥獸ノ捕獲ヲ爲スコトヲ得ズ。

狩獵免許ガ警察許可タルニ止マリ權利ヲ設定スル行爲ニ非ザルニ反シテ、舊法ニ依ル共同狩獵地及
現行法ニ依ル獵區ニ於テハ狩獵ヲ獨占スル權利ガ設定セラルルモノナリ。舊狩獵法ニ依レバ、從來ノ
地方ノ慣行ニ依リ一定ノ區域内ニ於テ共同狩獵ヲ爲ス者ハ主務大臣ノ免許ヲ得テ共同狩獵地ヲ設定ス

ルコトヲ得ベキモノトセラレ、而シテ其ノ免許ハ新法ニ於テモ尙引續キ效力ヲ有スルモノトセラレ。共同狩獵地ニ於テハ其ノ免許ヲ受ケタル者ノミガ狩獵ノ權利ヲ有シ、第三者ハ其ノ承諾ヲ得ルニ非ザレバ鳥獸ヲ捕獲スルコトヲ得ズ、即チ第三者ニ對抗シ得ベキ絕對權ヲ有スルナリ。新法ノ下ニ於テハ新ニ此ノ如キ共同狩獵地ヲ設クルコトハ之ヲ許サズト雖モ、國又ハ地方團體ニ於テ農林大臣ノ認可ヲ得テ獵區ヲ設定シ得ベキコトヲ認ム。獵區ノ存續期間ハ二十年以内トシ、農林大臣ノ認可ヲ得テ之ヲ更新スルコトヲ得。獵區設定ノ目的ハ、一面ニハ鳥獸ノ蕃殖ヲ保護シ其ノ區域内ノ狩獵ヲ制限スルト共ニ、一面ニハ入獵ノ承認ニ依リ承認料ヲ徵收シテ其ノ收入ト爲スコトニ在リ。獵區ニ於テハ獵區設定者ノ承認ヲ得ルニ非ザレバ狩獵ヲ爲スコトヲ得ズ、即チ獵區設定者ハ入獵者ニ對シ狩獵ヲ承認シ之ヲ制限シ及之ニ對スル料金ヲ徵收スル權利ヲ有スルモノニシテ、等シク狩獵獨占權ノ性質ヲ有ス。獵區設定者ハ入獵規程ヲ設ケテ農林大臣ノ認可ヲ受クルコトヲ要ス。

七 勞働者ニ關スル警察

勞働者問題ハ近代ノ諸國ニ於ケル經濟行政上ノ最重要ナル問題ノ一ニシテ其ノ重要ハ二十世紀ニ入りテ益加ハリ、世界大戰後ハ世界的ノ大問題トシテ、國際的協力ヲ以テ之ヲ解決セントシ、毎年國際勞働總會ヲ開キテ此ノ問題ヲ審議シ、我が國法モ亦之ニ依リ重要ナル影響ヲ受クルニ至レリ。勞働問題ニ關スル國ノ施設ハ主トシテ法政及保育ノ範圍ニ屬ス。其ノ警察ニ屬スルハ唯勞働問題ニ關シ國

家ノ權力ヲ以テ人民ニ命令シ強制スル場合ニ限ル。其ノ主要ナルモノハ工場法(四四六)、工業勞働者最

低年齢法(大正一二、法律三四)、船員最低年齢法(大正一二、法律三五)、勞働者災害扶助法(昭和六、律五四)、勞働者募集取締令(大正一

三)ノ定ムル所ナリ。鑛業勞働者ニ付テハ別ニ鑛業法(七五條乃至八〇條)及其ノ施行令ニ於テ之ヲ定ム。

(一) 就業最低年齢 商店ノ使用人又ハ家事ノ爲ニスル雇人等ニ付テハ一般ニ年齢ノ制限ナシト雖モ、工業(鑛業ヲ含ム)勞働者及船員ニ付テハ法律ヲ以テ就業最低年齢ヲ定メ、其ノ年齢ニ達セザル者ヲ使用

スルコトヲ禁止ス。工業ニ關シテハ其ノ年齢ヲ十四歳トシ、但シ十二歳以上ノ者ニシテ尋常小學校ノ教科ヲ修了シタルモノハ之ヲ使用スルヲ妨ゲザルモノト爲セリ(工業勞働者最低年齢法二條六條大正一五條約一)。

船員ニ關シテハ十四歳未満ノ者ハ一般ニ船員トシテ使用スルヲ禁止シ、十八歳未満ノ者ニ付テモ尙特別ノ制限ヲ設ク(船員最低年齢法、大正一三條約七海上ニ使用シ得ル兒童ノ最低年齢ヲ定ムル條約、同條約八海上ニ使用セラルル兒童及年少者ノ強制體格検査ニ關スル條約、昭和五條約一〇石炭夫又ハ火夫トシテ使用シ得ル年少者ノ最低年齢ニ關スル條約)。

(二) 幼年就業者及女子就業者ノ保護 我が國法ハ一般ノ勞働者ニ關シテハ鑛夫ニ付キ一日十時間ヲ超エテ坑内ニ於テ就業セシムルヲ得ザルノ制限(鑛夫勞務法五條)アルノ外未ダ法律ヲ以テ勞働時間ヲ制限スルニ至ラズ、八時間勞働制ノ如キハ遠ク法律ノ豫想セザル所ナリ。唯十六歳未満ノ者及女子ニ付テノミ原則トシテ一日十一時間ヲ超エテ就業セシムルコトヲ得ザルノ制限アルノミ(此ノ制限モ工場法施行後十五年間ハ其ノ就業時間ヲ二時間以内延期シ得ベキモノトシ、其ノ他尙種々ノ例外ヲ認ム)。此等ノ者ニハ又夜業禁止(午後一時ヨリ午前五時ニ至ル)定休日(毎月少クトモ二回ノシ、其ノ他尙種々ノ例外ヲ認ム)。

及一定ノ休憩時間ヲ設クルヲ要スルコト、危険ナル業務ニ就カシムルヲ得ザルコトノ制限アリ。

(三) 病者及産婦ノ保護 工業労働者中疾病ニ罹レル者又ハ産婦妊婦ニ付テハ特別ノ保護規定ヲ設ク。工業主ハ或ル種ノ疾病ニ罹レル者又ハ産後六週日ヲ經過セザル者(四週日ヲ經過シタル後ハ本人ノ志望ニ依リシムルコトヲ得)ハ之ヲ就業セシムルコトヲ得ズ。四週日以内ニ出産スルコトアルベキ者休業ヲ求メタル場合ニ於テモ亦同ジ(施行規則ハ八條九條)。生後滿一年ニ達セザル生兒ヲ哺育スル女子ニ對シテモ求ニ依リ一日二回各三十分以内ヲ限リ哺育時間ヲ與フルコトヲ要ス(五條)。

(四) 労働者災害扶助 工業ニ使用セラルル労働者ガ自己ノ重大ナル過失ニ因ルニ非ズシテ業務上負傷シ、疾病ニ罹リ又ハ死亡シタル場合ニ於テハ、事業主ハ法律ノ定ムル所ニ從ヒ本人又ハ其ノ遺族(又ハ本人ノ死亡當時其ノ收入ニ依リ生計ヲ維持シタル者)ヲ扶助スベキ義務ヲ負フ。其ノ義務ハ特ニ危険ナル事業ニ付テハ労働者災害扶助法及其ノ施行令(昭和六勅令二七六)ニ依リ、一般工業ニ付テハ工場法(一五條)及其ノ施行令(大正五勅令一九三第二章)ニ依リ、鑛業労働者ニ付テハ鑛業法(八〇條)及鑛夫勞役扶助規則(大正五勅令二二)ニ依リ定メラル。此等ノ扶助義務ハ一面ニハ私法上ノ義務タル性質ヲ有シ、權利者ハ民事訴訟ヲ以テ之ヲ請求スルコトヲ得ルト共ニ、一面ニハ警察義務タル性質ヲ有スルモノニシテ、即チ私法ト公法トノ兩面的性質ヲ併有ス。國家ハ單ニ司法權ニ依リ之ヲ保護スルノミナラズ、警察權ニ依リテモ之ヲ保護スルモノニシテ、地方長官(鑛夫ニ付テハ鑛山監督局長)ハ職權ヲ以テ又ハ申請ニ因リ扶助ニ關スル事項ヲ審査シ及事件ノ調停ヲ爲スヲ得ベク、又工業主

(鑛夫ニ付テハ鑛業労働者)ノ定ムル扶助規則ノ變更ヲ命ズルコトヲ得。工業主不法ニ其ノ扶助ヲ爲サザルトキハ單ニ民事上ノ債務ノ不履行タルニ止マラズ、又警察違反トシテ處罰セラル。

(五) 雇傭契約ノ制限 工業主(又ハ鑛業労働者)ガ労働者ヲ使用シ又ハ徒弟ヲ收容スルハ其ノ本質ニ於テハ民法上ノ雇傭契約ニ外ナラズト雖モ、労働者ハ生活ノ爲ニ労働ヲ賣ルコトヲ餘儀ナクセラルルモノニシテ、事業主トノ間ニ事實上ニハ意思ノ對等ナル自由ナク、之ヲ民法ノ普通ノ原則ニ依ル契約ノ自由ニ放任スルコトハ、事實ニ於テハ労働者ヲシテ全然事業主ノ一方的ノ意思ニ服從セシムルコトニ外ナラズ。隨テ法律ハ契約ノ自由ニ對シ種々ノ公法上ノ制限ヲ加ヘ、法律ノ禁制スル内容ノ契約ヲ爲スコトヲ得ザラシメ、之ニ違反スル者ニ對シテハ罰則ヲ定ム。就中職工ノ賃金ハ通貨ヲ以テ毎月一回以上支拂フベキコト、死亡又ハ解雇ノ場合ニハ遲滞ナク賃金ヲ支拂フベキコト、職工ノ貯蓄金ヲ管理スル場合ニハ豫メ確實ナル方法ヲ定メ監督官廳ノ認可ヲ受クベキコト、解雇ノ場合ニハ十四日ノ豫告期間ヲ要スルコト等ノ制限アリ。

(六) 事業主ノ定ムル規則 工場法(施行令一九條)ニハ工業主ガ扶助規則、就業規則(常時五十人以上ノ職工ヲ使用スル工場ニ限リ)ヲ定メテ地方長官ニ届出ヅルコトヲ要シ、地方長官ガ其ノ變更ヲ命ズルコトヲ定ム。鑛業法(七五條、鑛夫勞役扶助規則一條、三一條)ニモ亦鑛業労働者ガ雇傭勞役規則、扶助規則ヲ定メ前者ハ鑛山監督局長ノ許可ヲ受ケ後者ハ之ニ届出ヅベキコトヲ定ム。此等ノ規則ハ被傭者ノ承諾ヲ得テ定メラルルニ非ズ、事業主ノ一

方のニ定ムルモノニシテ、而モ被傭者ヲ拘束スルカアルモノナルヲ以テ、之ヲ以テ契約ノ約款ト解シ難キガ如シト雖モ、尙民法上ノ法律行為ニ外ナラズシテ、國家ノ立法權ガ事業主ニ委任セラレタルモノト解スルヲ得ズ。法律ハ被傭者ガ暗黙ニ之ヲ承諾シテ雇傭セラレ又ハ其ノ既ニ雇傭セラレタル後ニ定メラルルモノニ付テハ其ノ規定ノ下ニ雇傭關係ヲ繼續スルコトヲ承諾シタルモノト認メタルモノニ外ナラズ。唯其ノ關係ハ單純ナル民事關係ニ非ズシテ同時ニ公法上ノ制限ニ服スルモノナルヲ以テ、法律ハ行政廳ヲシテ之ヲ監督セシメ、以テ其ノ違法ナカラシムコトヲ期セルナリ。

(七) 工場ノ災厄防止 工場法ニハ工場及附屬建物竝設備ガ危害ヲ生ジ又ハ衛生風紀其ノ他公益ヲ害スル虞アリト認ムルトキハ行政廳ハ豫防又ハ除害ノ爲必要ナル事項ヲ工業主ニ命ジ、必要ト認ムルトキハ其ノ全部又ハ一部ノ使用ヲ停止スルコトヲ得ルコトヲ定ム(一三條)。此ノ規定ニ基キ別ニ内務省令ヲ以テ工場危害豫防及衛生規則(昭和四內令二四)及工場附屬寄宿舎規則(昭和二內令二六)ヲ定メ、工場及附屬寄宿舎ノ建物及設備ニ付キ必要ナル制限ヲ設ク。鑛業ノ災厄防止ニ關シテハ既ニ述ベタリ(前出一四頁)。

(八) 労働者募集ノ取締 労働者ノ募集ニ關シテハ別ニ労働者募集取締令(大正十三內令三六)ノ規定アリ。其ノ募集ニ從事スルニハ地方長官ノ許可ヲ受ケシメ、及ビ其ノ募集ニ關シ警察監督ニ服セシム。募集從事者ハ地方長官ヨリ交付スル募集從事者證ヲ携帯シ應募者又ハ其ノ保護者ノ請求ニ依リ之ヲ提示スルコトヲ要ス。

(九) 労働爭議 ニ關シテハ警察ハ唯爭議ニ因リ社會ノ公安ヲ害セザルコトヲ監視シ防護スルノ任ヲ有スルニ止マル、此ノ目的ノ爲ニ取ルコトヲ得ル手段ハ、治安警察法(八條)ニ依リ屋外ノ集會、多衆ノ運動又ハ群集ヲ制限禁止又ハ解散シ又ハ屋内ノ集會ヲ解散スルコトヲ得ルノ外ニハ、唯犯罪ノ發生ヲ豫防スルニ止マル。労働爭議其レ自身ハ民事ノ關係ニ屬シ、警察ハ直接ニ之ニ關與スルモノニ非ズ。唯労働爭議ハ同時ニ社會公共ノ秩序ニ影響スルコト大ナルガ故ニ、之ヲ司法權ノ保護ニ任ゼズシテ、別ニ労働爭議調停法(大正一五法律五七)ヲ設ケ、行政官廳ガ其ノ調停ノ任ニ當ルコトヲ得ベキコトヲ認ム。調停ハ警察權ノ行爲ニ非ズシテ、當事者雙方ノ同意ヲ得テ爭ヲ解決スルモノナリ。但シ調停手續ノ進行中ニ於テハ使用者又ハ労働者ニ對スル第三者ノ誘惑又ハ煽動ハ禁止セラレ、此ノ限度ニ於テ警察權ハ之ニ關與ス(調停法一九條)。

第二章 保育

上 總論

第一節 保育ノ觀念

保育トハ國家又ハ公共團體ガ社會公共ノ利益ノ爲ニ權力ノ行使ヲ本質ト爲サザル事業ヲ經營シ、物ヲ管理シ、事業ノ經營ヲ他人ニ特許シ、其ノ特許シタル事業ヲ監督シ、私人ノ事業ヲ保護獎勵シ、及ビ此等ノ目的ヲ達スル爲ニ其ノ補助手段トシテ人民ニ負擔ヲ課スル作用ヲ謂フ。

一 保育ノ目的

保育ハ警察ト等シク社會的行政ノ一種ニシテ、社會公共ノ利益ヲ全クスルコトヲ其ノ目的ト爲ス。唯警察ハ主トシテ社會上ノ障害ヲ防止シ社會生活ノ安全ヲ保護スルコトヲ目的トスルニ反シテ、保育ハ主トシテ文化ヲ開發シ福利ヲ増進スルコトヲ目的トスト雖モ、是レ兩者ノ主タル傾向ヲ示スニ止マリ、其ノ區別ノ標準タルモノニ非ズ。衛生、風俗、交通、教育、産業等社會生活ノ多クノ方面ニ於テ兩者並ビ行ハレテ共同ニ其ノ目的ヲ達スルモノナリ。例ヘバ傳染病豫防ノ爲ニ傳染病研究所、癩療養