四　現ニ國語ヲ以テ答辨シタルヿ

通事ノ立會ヲ不用ト認メタル推測ノ効力

一　公正ノ證書アリト雖モ既往ニ測テ其推測ヲ取消スヿヲ得ス

二　外國人タルノ證アリト雖モ亦其推測ヲ取消スヿヲ得ス

○井田氏曰ク聾者文字ヲ解スル時ハ書面ヲ以テ問ヒ之ニ答ヘシム啞者ハ口ヲ以テ問ヒ其文字ヲ解スル時ハ書面ニテ答ヘシム共ニ文字ヲ知ラサルニ於テハ通事ヲ命シ手樣等ヲ以テ事ヲ通セシム（治罪法釋要第七十六葉）

○長井氏曰ク本條第一項ハ被告人又ハ對質人聾ナル歟又ハ啞ナル時ハ書面ニテ問ヒ或ハ答ヘサセ若シ文字ヲ解

セサル時ハ形容其他ノ慣手ヲ以テ事柄ヲ通スル者ヲ選ミテ其事實ヲ問答セシムルヲ云フ○第二項國語ニ通セサルモノトハ邊隅僻地ノ民或ハ其地ノ方言ヲ解スルノミニテ一般普通ノ國語ヲ解セサルモノカ又ハ外國人ニテアリシ場合ヲ云フ（治罪法註釋第百四十九葉）

○立野氏曰ク本條ハ聾啞者及ヒ國語ニ通セサル者ノ訊問處分ヲ示ス被告人又ハ對質人聾ナル者文字ヲ解シ啞ナル者文字ヲ書スルヿヲ得ル時ハ共ニ書面ヲ以テ問答ス可シ若シ共ニ文字ヲ知ラサル時ハ記號等ヲ以テ其意ヲ通セシムル爲メ通事ヲ命ス可シ此場合ニ於テハ豫審ノ處分酷タ困難ニシテ免訴ノ言渡ヲ以テ之ヲ終結スルニ至ルヿ多キモノトス○被告人對質人邊隅僻地ノ者ニテ

其地方ノ方言ヲ解スルノミニテ判事其言語ヲ解スルヿ能ハス被告人等モ亦其意思ヲ通スルヿ能ハサルノ場合ニ於テハ其言語ヲ通スル通事ヲ用フ可シ外國人對質者トナリタル時亦同シ（治罪法註解第百七十四葉）

○織田氏曰ク被告人又ハ對質人ツンボナルトキハ書取ヲ以テ問ヒオヽシナルトキハ書取ヲ以テ答ヘシムルナリ若シ聾者啞者字ヲ知ラサルトキハ此等ノ通事ヲ爲ス者ヲ命ス可シ被告人又ハ對質人日本語ニ通セサルトキモ亦通事ヲ命スルナリ○本條ハ言語ニ通セザル被告人對質人ノ訊問ヲ爲ス場合ヲ云フナリ若シ被告人對質人聾ナルカ啞ナルカ或ハ聾啞ヲ兼ヌルト雖ヒ文字ヲ解スルヲ得ハ更ニ困難ヲ見ルヿナシサレト之ヲ解セサルニ於テハ唯タ

聾啞者ノ爲メニ造リタル所ノ記號ヲ以テ其意ヲ通スルノミナリ若シ天性ノ聾啞ナル者ハ刑法ニ從ヒ其刑罰ナシ故ニ本條ノ場合ニ於テハ眞ニ其聾啞ナルカヲ檢証スルヲ以テ豫審處分ヲ止ムルモノトス又法律ニ於テハ被告人國語ヲ話スルヿ能ハサル場合ヲ豫見シタリ是レ邊隅僻地ノ民或ハ其地方ノ言語ヲ解スルノミニシテ判事其方言ヲ解スル能ハス被告人モ亦判事ノ意思ヲ知ル能ハサル場合並ニ外國人ノ被告人タルトキ等ヲ指スモノナリ治外法權ノ約ヲ解クニ至テハ此規則ノ行ハルヽ太タ廣カル可シ（治罪法註釋第二百七十八、九葉）

○詳解ニ曰ク本條ハ若シ被告人又ハ對質人等性ヲ聾啞ニ稟ケ又ハ宿痾ノ爲メ一朝聾啞トナリタルモノ且兼テ文

字ヲ知ラサル者或ハ邊隅僻陬ノ民其地方ノ方言ヲ解スルヿヲ得ルモ法廷ノ用言ヲ解セス又ハ他邦ノ人ニテ我國語ニ通セサル者アランヲ慮リタルモノニテ別ニ解說ノ要ナシ（治罪法詳解第十六號第五葉）

○森氏曰ク被告人對質人聾者ナルモ文字ヲ知ル時ハ書面ヲ以テ問ヒ啞者ナル時ハ書面ヲ以テ答ヘシム若シ聾者啞者文字ヲ知ラサル時ハ親戚故舊等平生能ク手樣等ヲ以テ意ヲ通スル所ノ者ヲ以テ通事ト爲ス可シ被告人對質人普通ノ日本語ヲ知ラサル時モ亦通譯人ヲ用ユヘシ（治罪法註解大成第百三葉）

編者曰ク立野氏云ク聾者啞者ノ被告人ヲ通事ヲ以テ訊問スル場合ニ於テハ豫審ノ處分酷タ困難ニシテ免訴ノ言渡

ヲ以テ之ヲ終結スルニ至ルヿ多キモノトスト嗚呼何ソ誤レルノ甚シキヤ被告人聾者又ハ啞者ナルトキハ之ヲ訊問スルハ甚タ難シト雖モ之ソカ爲メ多ク免訴ノ言渡ヲ爲スヿアラン乎其レ豫審判事ノ終結ノ言渡ヲ爲スヤ種々ノ証憑ニ因リ其事實ヲ認定スルモノニシテ只被告人ノ陳述ノミニ是レ由ル者ニ非ラス故ニ被告人ハ聾者又ハ啞者ニシテ充分ノ取調ヲ爲スヿヲ得サルモ他ノ証憑ニ因テ其事實ヲ取調ヘ以テ公判ニ付ス可キト免訴ス可キトヲ判定スルヿヲ得ル者ナレハ何ソ聾者啞者ニ限リ免訴ノ終結多シトスルヿヲ得ン乎仮令聾啞者ニ非ラサル被告人ト雖モ狡猾ナル者ハ更ニ知ラストノミ答ヘ毫モ其他ノ事ヲ言ハサル者ナリ然レモ豫審判事ハ他ノ証憑ニ因テ相當ノ判決ヲ爲シ

必ス免訴ト限ラサルナリ

第百五十七條

通事ハ正實ニ通譯ス可キノ宣誓ヲ爲ス可シ

書記ハ通事ニ調書ヲ讀聞カセ之ニ署名捺印セシム可シ

第百九十二條第百九十三條第二百條ノ規則ハ本條ニモ亦之ヲ適用ス

(註)本條ハ通事宣誓ヲ爲シ調書ニ署名捺印スル等ノ規則ヲ定ム通事ハ言語相通セサル両者ノ間ニ立テ彼此ノ意ヲ通スル者ナレハ毫モ私意ヲ介マス正實ニ彼此ノ問答ヲ通譯セサル可カラス故ニ正實ニ通譯ス可キノ宣誓ヲ爲サシムルナリ若シ故ラニ詐僞ノ陳述ヲ爲セ

ハ刑法第二百二十四條ニ依リ之ヲ罰スル者ナリ

通事ヲ介ミテ訊問シタルトキハ書記其調書ヲ通事ニ讀聞カセ之ニ署名捺印セシメ以テ其通譯ノ正實ナルヲ証セシムルナリ通事調書ニ署名捺印スルモ又本人ニモ署名捺印セシムル者ナリ何トナレハ通譯ニ因テ記シタル調書ハ又之ヲ譯シテ本人ニ知ラシムルヿ能ハサル場合アルヿナシ故ニ書記ハ調書ヲ通事ニ讀聞セ通事ハ又其本人ノ知ル所ノ言語或ハ形容ヲ以テ其調書ノ意ヲ本人ニ知ラシムル者ナリ此際本人變更增減ヲ申立ソハ第百五十二條ノ規則ニ從ヒ更ニ之ヲ錄取スル勿論ナリ第三項ハ明瞭ニシテ説明ヲ要セス

一　通事宣誓ヲ爲スノ解

〔一〕村田氏曰通事ハ其事ニ取掛ル前正實ニ通譯ス可キ旨ヲ誓ヒ其信憑ヲ表セサル可カラス其宣誓ヲ爲スニ付テノ法式ハ鑑定人ノ宣誓ニ付キ第百九十三條ニ定ムル所ニ同シ○書記通事ニ調書ヲ讀聞カセ之ヲ整頓スルノ法式ハ第百五十一條ニ記スル所ト異ナルヿナシ（治罪法註釋第四卷第十三葉）

○清浦氏曰通事ハ其事ニ取掛ル前名譽ト本心トニ依リ正實ニ通譯ス可キ旨ヲ誓ヒ其信憑ヲ表スヘキモノトス吾カ治罪法ニ定ムル所ノ宣誓ハ名譽ト本心トニ誓フコトニテ彼歐洲各國ニ於テ宗教ニ基ク所ノ誓ト異ナリ○書記ハ通事ニ調書ヲ讀聞カセ署名捺印セシム○通事ハ法律上之ヲ鑑定人ト同視ス故ニ鑑定人呼出ノヿ呼出ニ應セサルトキハ罰金ヲ言渡スヿ宣誓ノヿ旅費日當等支給ノヿニ付キ第百九十二條第百九十三條第二百條ニ定メタル規則ハ通事ニモ亦之ヲ適用スモノトス（隨聽隨筆第九號第五百三十一、二葉）

○横田氏曰通事タルヿヲ得ヘキ者（治罪法講義第二卷第百四十二三葉）

一　國語ニ通セサル者ニ付テ命ス可キ通事ハ丁年ニシテ民事原告人檢察官裁判官又ハ宣誓ヲ爲ス可キ者ナルト否トニ拘ハラス證人ニ非サル者ナルヲ要ス

二　聾者啞者ニ付テ命ス可キ通事ハ已ムヲ得サル場合ニ於テハ其年齡及ヒ身分ノ如何ニ拘ハルヿナカル可シ蓋シ平常是等ノ者ト通接スルヿヲ得ル者ハ纔ニ一人ニ限ルヿアルヲ以テナリ然レトモ宣誓ス可キ能力ナキ者ヲシテ宣誓ヲ爲サシム可カラス

三　法律ニハ通事ヲ忌避スルヿ及ヒ忌避ス可キ原由ヲ

定メスト雖モ其誠實ナラス又ハ其任ニ堪サルノ疑アル時ハ異議ヲ申立ルヿヲ得裁判官ハ唯事情ヲ酌量シテ其申立ヲ判決ス可シ

通事ノ職務

一　通事ハ言語ノ通セサル者ヲ輔翼シ誠實ニ通譯ス可キ者トス故ニ被告人ノ親屬ノ如キハ證人ト爲ルヿヲ得スト雖モ通事ト爲ルニ妨ケナカル可シ

二　通事ハ、裁判官及ヒ對質人ヨリ言語ノ通セサル者ニ對スル口述及ヒ被告人若クハ裁判官ヨリ通譯ス可キヿヲ求メタル事件ヲ總テ通譯セサル可カラス否サレハ通譯ノ効ナカル可シ

○井田氏曰ク宣誓ハ其言ノ正實ヲ保スル爲メニ爲サシム

ル所ナリ以下皆同シ（治罪法註釋第七十六葉）

○長井氏曰ク通事ハ鑑定人ト同視スルヲ以テ其呼出ニ應セス其職ヲ行フヿヲ肯セス又ハ宣誓スルヿヲ拒ムトキハ鑑定人ニ於ケルト同ク刑罰ヲ加フヘキモノトス蓋シ宣誓ノ式ハ證人ニ付キ定メタルモノト同一ナリ（治罪法註釋第百五十葉）

○立野氏曰ク判事ハ自カラ通譯ノ眞僞ヲ驗審スルヿ能ハサルヲ以テ通事ハ誠實ニ職務ヲ行フ可キ旨ヲ誓ヒ其眞實ニ出ルノ信憑ヲ表ス可シ其宣誓式ハ証人ニ付キ定メタルモノト異ナルヿナシ○通事ハ訊問ノ調書ニ署名捺印ス可シ是レ其信憑ヲ表スル証トスルモノナリ○通事ハ法律上鑑定人ト同視ス故ニ第百九十二條第百九十三條第二百條ノ規則ヲ以テ本條ニ適用ス（治罪法註釋第百七十五葉）

○織田氏曰ク通事ハ正實ニ實事ヲ通譯トテ解キ直ホス可キ者トヲ爲ス可ク書記ハ通事ニ訊問對質ノ調書ヲ讀聞カセ之ニ氏名ヲ書シ印ヲ押サシム可キナリ第百九十二條第百九十三條第二百條ニ記載シタル鑑定人呼出シノ手續並ニ其給料等ノ規則ハ通事ニモ亦用フルモノトス

○本條ハ通事ノ眞僞ヲ驗審スル爲メニ規則ヲ設ケタルナリ蓋シ判事ハ通譯ノ如何ヲ知ルヿ能ハサレハ通事ヲ其誠實ニ職務ヲ行フ可キ旨ヲ誓ハシメ以テ眞實ニ出ルノ信憑ヲ表スト爲ス其誓ヲ爲スノ法式ハ証人ニ付キ定メタルモノト異ナルヿナシ此通事ハ法律上之ヲ鑑定人ト同視ス故ニ其職ヲ行フヲ肯セス又ハ宣誓スルヿヲ拒ムトキハ鑑定人ニ於ケルト同シク刑罰ヲ免ルヽヲ得ス

是ヲ以テ第百九十二條其他ノ規則ヲ以テ罰金ニ處スルナリ（治罪法註釋第二百八十葉）

○詳解ニ曰ク本條ハ前條ニ所謂通事ヲ用ヒタルトキ判事ハ自ラ通譯ノ眞僞ヲ驗審スルノ難キヲ以テ其信任ヲ固カラシメンカ爲メ誠實ニ職務ヲ竭クスヘキノ宣誓ヲ爲サシムルヿヲ定メ且其通譯ノ事實ヲ錄取シ之カ眞實ヲ証セシムルヿヲ示スモノトス（治罪法詳解第十三號第五六葉）

○森氏曰ク前條ノ通事ハ其事ニ取掛ル前正實ニ通事ヲ爲スヘキ旨ヲ誓フヿ可シ已ニ通事ヲ爲シ終リタル時ハ書記通事ニ調書即チ書取ヲ讀聞カセテ之ニ署名捺印セシム第百九十二條第百九十三條第二百條ノ規則ハ本條ニモ之ヲ用ユヘシ（治罪法註解大成第百三葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

治罪法異同辨第五十一號

堀田正忠
高谷恒太郎　同輯

第五節　檢證及ヒ物件差押

（治罪法講義第二卷第百四十三四葉）

○横田氏曰ク檢證及ヒ物件差押ノ解

一　證憑ニ二種アリ第一ヲ無形ノ證憑トシ第二ヲ有形ノ證憑トス被告人及ヒ證人ノ訊問等ハ無形ノ證憑ヲ得ルノ方法ニシテ檢證及ヒ物件差押ノ處分等ハ有形ノ證憑ヲ得ルノ方法ナリトス

二　無形ノ證憑ト有形ノ證憑トハ共ニ其効力ノ强弱アルニ非ラス無形ノ證憑ハ實況ヲ詳悉スルニ便ナリト雖モ其證憑ヲ明示スルニ苦ムヿアリ有形

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

治罪法異同辨第五十一號

堀田正忠
高谷恒太郎　同輯

第五節　檢證及ヒ物件差押

○横田氏曰ク檢證及ヒ物件差押ノ解（治罪法講義第二卷第百四十三四葉）

一　證憑ニ二種アリ第一ヲ無形ノ證憑トシ第二ヲ有形ノ證憑トス被告人及ヒ證人ノ訊問等ハ無形ノ證憑ヲ得ルノ方法ニシテ檢證及ヒ物件差押ノ處分等ハ有形ノ證憑ヲ得ルノ方法ナリトス

二　無形ノ證憑ト有形ノ證憑トハ共ニ其効力ノ强弱アルニ非ラス無形ノ證憑ハ實況ヲ詳悉スルニ便ナリト雖モ其證憑ヲ明示スルニ苦ムコトアリ有形

ノ證憑ハ其證憑ヲ明示スルハ容易ナリト雖モ亦實況ヲ詳悉スルニ苦ムコトナシトセス故ニ有形無形ノ證憑並存スルト否トニ付テハ願ハ官吏ノ注意ヲ要スルモノトス

第百五十八條

豫審判事ハ事實發見ノ爲メ必要ナリトスル時ハ重罪輕罪ノ犯所ニ臨ミ檢証ヲ爲ス可シ

又檢事ノ請求アリタル時ハ如何ナル場合ト雖モ臨檢ス可シ

(註)本條ハ犯所臨檢ニ關スル規則ヲ定ム犯所臨檢ハ檢証處分中最モ緊要ナル者ナリ何トナレハ重罪輕罪ノ犯所ニ臨ミ其場所ノ景狀等ヲ點檢シ証據物件アレハ之ヲ差押フル等ノ處分ヲ爲ス者ナレハ之レカ爲メ事實ヲ發見スルコト少カラサレハナリ而テ其臨檢ハ豫審判事ノ職權ヲ以テ爲スヘキ者ナレ𪜈常ニ之ヲ爲ス可キ者ニ非ラス事實發見ノ爲メ必要ナル時ニ限ルナリ且ツ臨檢ヲ爲スヘキハ第百五十九條第百六十條ノ處分ヲ爲スコトニ注意セサル可カラス

檢事ヨリ臨檢ノ請求アリタル時ハ豫審判事ハ之ヲ拒ムコトヲ得ス如何ナル場合ト雖𪜈其求ニ應シ臨檢セサル可カラス何トナレハ犯所ニ臨檢セサレハ其請求ノ當否ヲ知ルコトヲ得ス若シ實地ニ往カスシテ之ヲ拒ムトキハ後之ヲ悔ユルモ及ハサルノ患ナシトセス故ニ法律ニ於テ決シテ之ヲ拒ムコトヲ得スト定メタリ

一 豫審判事犯所ニ臨檢スルノ解

〔一〕村田氏曰ク犯罪ノ痕迹多クハ犯所ニ現存スル者ナリ故ニ犯所ニ就テ檢證處分ヲ爲スハ事實ヲ發見スルニ付キ甚タ必要トス豫審判事臨檢ヲ爲スニハ檢事ノ請求ニ因リ又ハ請求ナシト雖モ自己ノ職權ヲ以テ之ヲ爲スヿヲ得一般ノ場合ニ於テ豫審判事ハ不羈獨立ノ者ナルヲ以テ檢事ノ請求ニ從ハサル可カラサルノ義務ナシ然レトモ臨檢ス可キ事ニ付キ檢事ノ請求アリタル時ハ必ス之ニ應セサル可カラス是レ例外ニ屬スル者ナリ（治罪法註釋第四卷第十三四葉）

○清浦氏曰ク凡ソ一ノ犯罪アルヤ或ハ有形ニ或ハ無形ニ或ハ直接ニ或ハ間接ニ其證憑ナキモノハ殆ント稀ナリ

夫レ犯罪ノ證憑ハ多クハ其現場ニ存在スルモノナレハ事實ヲ發見スルハ實ニ檢證處分ニ在リ故ニ現行犯非現行犯ノ場合ヲ分タス苟モ證憑又ハ事實參考トナルヘキモノナレハ事ノ細大物ノ多寡ヲ論セス調査シテ必ラス之ヲ集取シ裁斷ノ資料ニ供セサルヘカラス若シ勘査檢探苟クモ其機ヲ失スルトキハ犯罪ノ痕迹ヲ消散セシメテ復タ蒐集シ難キノ恐レアリ是レ臨檢處分ノ必要ニシテ且便速ヲ要スル所以ナリ○犯罪ノ痕跡ハ多クハ犯罪ノ場所ニ存在スルヲ以テ犯所ニ臨檢スヘシトシタルモ獨リ犯所ニ限ラス其他ノ場所ニ於テモ臨檢ヲ必要ナリトスルトキハ臨テ檢證ヲ爲スヘキハ勿論ナリトス○臨檢ヲ爲スニハ書記ヲ同行ス第百四十八條參看スヘシ又

檢事ハ檢證處分ニ立會フコトアルヘシ何トナレハ檢事ハ豫審處分ニ付キ臨時請求ヲ爲スノ權アルヲ以テナリ第百十七條參看スヘシ又巡査ヲ隨帶スルコトアルヘシ何故ナレハ場所ノ取纏其他被告人及ヒ物件等ヲ取押ヘ看護スル等ノ任ヲ闕クヘカラサルヿアレハナリ○豫審判事ハ必ラスシモ檢事ノ意見ニ從ハサルヘカラサルモノニアラス然レトモ臨檢スヘキノ請求ニ於テハ之ヲ拒絶スルヿヲ得ス又臨檢ハ被告人民事原告人ヨリモ之ヲ請求スルヿヲ得但是等ノ者ノ請求ニ於テハ豫審判事必ラスシモ之ニ從ハサルヘカラサルモノニアラス臨檢ヲ爲スト否トハ全ク其職權ニ在ルモノナリ（臨聽隨筆第九號第五百三十三四五葉）

○横田氏曰ク豫審判事ノ臨檢（治罪法講義第二卷第百四十五六葉）

一　臨檢ス可キ場合ハ檢事及ヒ豫審判事ノ考定ニ任ス

二　臨檢スルニハ檢事ト書記トヲ同行ス可シ

三　臨檢スルニハ使丁又ハ巡査ヲモ同行スルヿアルヘシ

一　[illegible]

臨檢スヘキ場合ハ檢事又ハ豫審判事ノ考定ニ任シタルノ理由

一　裁判官ニシテ檢事ノ請求ニ拘束セラル可キ處分ハ豫審中臨檢ノ場合ノミナリトス蓋シ第一臨檢ハ証憑ヲ集取スルニ最モ必要ニシテ且急速ヲ要スル處分ナルニ因リ其清求ノ當不當ヲ論ス可キ猶豫ナカ可シ第二臨檢ヲ以テ必要ナル處分トスルトキハ其處分ヲ肯セサレハ上訴スルヿヲ得ヘシトスルモ臨

檢ノ如キハ時機ヲ失フ可カラス故ニ上訴ノ判決ヲ待テ臨檢ヲ爲サシムルモ其効驗ナカル可シ

二　訴訟ノ手續ハ費用減省ヲ旨トスルニ因リ立法官ハ臨檢ノ處分ヲ制限スルヿヲ欲スルヲ以テ豫審判事ハ其注意ナカル可カラス然レトモ臨檢ニ依テ證憑ヲ得ヘキ充分ナル見込アル時ハ固ヨリ其處分ヲ遲疑ス可カラス

臨檢スルニ檢事ト書記ト同行スルノ理由

一　豫審處分ニハ檢事ノ立會ヲ許サスト雖トモ單リ檢証處分ニ其立會ヲ要スルハ第一原告人タルノ性質ニリシテ其檢証ノ如何ヲ認ムルノ權ナカル可カラス此權アルハ被告人民事原告人ニ付テモ亦同シ第百六十三條ヲ參看ス可シ第二檢事ハ豫審處分ニ付キ臨時清求ヲ爲スノ權アリ此權ヲ保持スル爲メニハ亦立會ヲ爲サヽル可カラス第百十七條ヲ參看ス可シ然ソレトモ豫審判事ハ一應臨檢ス可キヿヲ檢事ニ通知シタル以上ハ必シモ其立會ヲ待ツニ及ハス檢事モ亦自己ノ思料ニ因リ必スシモ立會ヲ爲スニ及ハサル可シ

二　書記ハ職務上立會人ノ性質ヲ有スルニ因リ必ス之ヲ同行セサルヲ得ス又其立會ヲ拒ムヿヲ得ス然レトモ已ムヲ得サル場合ニ於テハ第百四十八條第二項以下ノ規則ニ從フ

臨檢スルニ使丁又ハ巡査ヲ同行スルヿヲ得ルノ理由

使丁ヲ同行スルハ臨時証人鑒定人等ヲ呼出シ又ハ差押ヘタル物件ノ運搬等ヲ命スル爲メナリ

二　巡査ヲ同行スルハ臨時被告人ヲ逮捕シ又ハ検証スヘキ場所ノ取締等ヲ命スル爲メナリ

○井田氏曰ク犯所ニ臨ミ検証ヲ爲ストハ其場所ノ景狀ヲ検視シ罪ヲ犯スノ方法ハ如何ナリシヤ犯人ハ如何シテ逃亡セシヤ等ヲ逐一取調ヘ其証據ヲ取集ムルヲ云フ

（治罪法註釋要第七十七葉）

○長井氏曰ク第一項ハ重罪輕罪ニシテ犯所ニ其痕跡ヲ遺スモノ勘カラサルヲ以テ豫審判事ハ其場所ニ臨ミ親シク検證ヲ爲スヘキヲ云フ蓋シ其痕跡ハ事實ノ徵憑トナリ或ハ推測トナリ又ハ犯罪事件ノ有無ニ付キ顯證トナ

リ或ハ犯罪人發見ノ手掛リトナルヿアルヘシ○第二項ニ於テハ臨検ノ處分ハ判事ノ職權ヲ以テ之ヲ行フヿアリト雖モ検事ノ請求アリシトキハ決テ之ヲ拒絶スルヲ得サルヲ云フ

（治罪法註釋第百五十一葉）

○立野氏曰ク凡テ重罪輕罪共ニ犯所ニ其痕跡ヲ遺スモノ酷々多シ例ヘハ門牆ヲ踰越破穿スルノ盜罪又ハ放火ノ未遂罪若クハ殺害ノ罪僞造貸幣ノ罪等ノ如キハ一トシテ其痕跡ヲ留メサルハナシ其留メタル痕跡ハ其姓質ニ從ヒ或ハ徵憑トナリ或ハ事實ノ推測トナリ又犯人若クハ犯罪事件ノ有無ニ付顯跡トナル可シ○豫審判事ハ犯所ニ臨ミ右ノ勘察検證ヲ爲ス可シ其臨検處分ヲ爲スハ自己ノ職權ニ因リ又ハ検事ノ請求ニ應スルモノアリ検

事ハ請求アリタル時ハ如何ナル場合ト雖ドモ之ヲ拒絶スルヿヲ得ス是レ例外トシテ檢事ニ付與スル所ノ權利ナレハナリ（治罪法註解第百七十六、七葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ事實ヲ見出サン爲メ必要ナリトスル時ハ重罪輕罪ヲ犯シタル場所ニ至リ其證跡ヲ點檢ス可シ又檢事ヨリ求メアリタルトキハ如何ナル場合ニテモ犯所ニ臨デ檢證ヲ爲ス可キナリ○本條ハ豫審判事ノ臨檢スル場合ヲ云フナリ凡テ重罪又ハ輕罪ニシテ犯所ニ其痕跡ヲ遺スモノ酷タ勘カラス例ヘハ門牆ヲ破壞シタル盜罪又ハ殺害ノ罪擅ニ人ヲ監禁スルノ罪僞造貨幣ノ罪等ノ如キハ一トシテ其痕ヲ留メサルナシ而シテ其痕跡ハ或ハ徵憑トナリ或ハ事實ノ推測トナリ或ハ犯罪事

件ノ有無ニ付キ顯跡トナル可シ是ヲ以テ豫審判事ハ犯所ニ至リ右ノ勘定檢證ヲ爲スニ於テ大ナル利益アリトス此臨檢ヲ爲スハ或ハ判事ノ職權ヲ以テシ或ハ檢事ノ請求ニ應スルモノナリ又或ル場合ニ於テハ被告人臨檢ヲ請求スルヲ得可シ是レ法律ニ於テ明文ナシト雖モ若シ臨檢ニ因リ利益スル所アレハ其請求ニ應スルハ疑ヲヲ容レサルナリ（治罪法註釋第二百八十二、三葉）

○詳解ニ曰ク〔問〕本條第一項ヲ設クルノ理由如何〔答〕犯罪ノ痕跡ヲ其犯所ニ遺スニ方リ之カ臨檢ヲ爲ストキハ或ハ徵憑トナリ又ハ事實ノ推測トナリ又ハ顯跡トナルヿアリテ罪ノ有無又ハ其事件ノ有無ヲ斷定スルノ忠証ヲ資クルヿ其例鮮少ナラサルヘシ今試ニ一二ノ例ヲ揚ケン

假設ハ門戸ヲ破穿シタル盗罪ノ犯所ノ近傍鋸鑿ノ遺棄シタルアリ而シテ其柄ニ記號若クハ烙印ヲ以テ較其犯人ノ誰タル徵憑ト爲スニ足ルト雖モ而モ破穿ノ痕跡ト夫ノ兇器ハ性質廣狹相符合スルヤ否ヲ檢シ又ハ足跡ノ大小等ヲ檢シテ被告人ノ足ニアラサルヤ否ヲ知リ或ハ放火ノ訴アルニ出火ノ場所平素火氣ノアル所ナルヤ否等ヲ調査スル等ニシテ其實際ヲ益スルヿ極メテ大ナリ是レ本條ヲ設クル理由ナリ①〔問〕本條第二項ニ檢事ノ請求アリタルトキハ必ス臨檢スヘシト定メタルニ據ツテ之ヲ觀レハ苟モ法律ハ罪証ヲ資スルニ至要ノ利益アル臨檢ヲ爲スカ如キハ之ヲ例外法トシ以テ豫審判事ニ拒絶ノ自由ヲ與ヘサルモノナラメ果シテ然ハ被告人ト

雖モ其無罪ヲ証明スルニ付テハ臨檢ヲ請求スルノ權ヲ與フヘキニ似タリ然ルニ本條被告ニ及ハサルハ抑モ何ノ理由ヲ以テ〔答〕法章別ニ被告人ヲシテ臨檢請求ノ權ヲ認ムルヿ能ハサル所以ハ他ナシ其狡猾ノ徒或ハ時日ノ遷延ヲ欲シ又ハ判事ヲ瞞着セント試ミ交々無據ノ申立ヲ爲シ其臨檢ヲ請求スルニ至ラン然ルトキハ其臨檢ノ益果シテ何レニアリヤ啻ニ益ナキノミナラス還テ之カ害ヲ觀ルニ迨ルヘキヲ以テナリ然レトモ若シ被告カ臨檢ヲ乞フニ至リ利益スル所アリト思料シ得ヘキニ於テハ其請求ニ應シ臨檢處分ヲ爲スヤ當然ナリ但此場合ニ於テハ豫審判事ノ職權ヲ以テ之ヲ爲ス可キカ故ニ之カ取捨ハ特ニ豫審判事ノ決意如何ニアルノミ（治罪法詳解第十編第六七八葉）

○森氏曰ク犯罪ノ痕跡犯罪ノ場所ニ現存スルヿ甚タ多シ故ニ犯罪ノ場所ニ臨ミ證跡ヲ檢査スルヿ最モ必要ナリ豫審判事ハ必要ナル場合ニ於テハ犯罪ノ場所ニ臨テ檢證ヲ爲ス可シ若シ檢事ノ請求アリタル時ハ必ス臨檢セサルヲ得ス（治罪法註解大成第百四葉）

編者曰ク立野氏云ク檢事ノ請求アリタル時ハ如何ナル場合ト雖モ之ヲ拒絶スルヿヲ得ス是レ例外トシテ檢事ニ付與スル處ノ權ナレハナリト蓋シ誤レリ夫レ臨檢ヲ爲スヿヲ檢事ヨリ請求アリタル時豫審判事臨檢ヲ爲スハ檢事ノ權利ニ因テ之ニ應スル者ニアラス蓋シ檢事ヨリ臨檢ヲ必需ナリトシテ請求シタルトキハ先ツ其場所ニ臨檢セサレハ必要ナルカ否ヲ知ルヿヲ得ス故ニ其請求アルトキハ必ス臨

檢ス可シト法律ニ於テ命シタル者ニテ檢事ノ權利ニ因テ然ル者ニアラサルナリ

第百五十九條

豫審判事ハ犯罪ノ性質方法日時場所及ヒ被告人ノ人違ナキヿヲ證明ス可キ模樣ニ付キ調書ヲ作ル可シ又被告人ノ利益ト爲ル可キ模樣ヲモ記載ス可シ

（註）本條ハ臨檢ノ方法ヲ定ム豫審判事ハ犯所ニ臨檢シタルトキハ現場ノ模樣ヲ調書ニ記ス可キ者ナリ此レ即チ檢証調書ナリ

犯罪ノ性質トハ謀殺故殺鬪毆殺過失殺又ハ强盜竊盜又ハ放火失火ナル事等ノ性質ヲ謂フ

犯罪ノ方法トハ毒物ヲ以テ殺シ刀銃ヲ以テ殺シ木石

ヲ以テ殺シ又ハ門戸牆壁ヲ踰越損壞シタル事等ノ方法ヲ謂フ

犯罪ノ日時場所トハ被告人証人ノ陳述スル日時ト比較シ又場所ノ位地ニ因テ犯罪ノ有無輕重ヲ知ルニ必要ナル者ナリ

被告人ノ人違ナキヿヲ証明ス可キ摸樣ハ最モ注意セサル可カラス之ヲ証明スルノ摸樣ハ種々アル可シト雖モ例ハ犯罪ノ場所ニ被告人トセラレタル者ノ名刺ノ入レタル紙入ノ遺失アル等ノ摸樣ハ頗ル人違ナキヲ証明スルニ足ル者ナリ

右ハ臨檢ヲ爲ス方法ノ要領ヲ掲ケタル者ナリ其外共犯人ヲ知リ得ヘキ摸樣等總テ必要ナルヿハ悉ク之ヲ

調書ニ記載スル勿論ナリ臨檢ノ方法種々アリ或ハ死屍ノ位地家ノ間取建物ノ形狀等ヲ檢シ其摸樣ニ因テ大ニ感覺スル所アル可シト雖モ之ヲ要スルニ被告事件ノ有無被告事件罪トナルヤ否被告人本犯タルヤ否ヲ檢スルノ方法ニ過キサルナリ

檢證調書ハ豫審判事現場ニ於テ目擊推測シタル摸樣ヲ記ス可キ者ナレトモ其摸樣ヲ知ルニハ或ハ鑑定人ヲシテ鑑定ヲ爲サシメ或ハ証人ヲシテ陳述ヲ爲サシメサレハ知リ難キ者アリ故ニ此等ノ人ヲシテ鑑定証言ヲ爲サシメタルトキハ其摸樣ヲモ檢証調書中ニ摘載スル勿論ナリ且別ニ鑑定書証人訊問調書ハ之ヲ作ルナリ

又臨檢ノ場所ニ於テ被告人ノ利益トナル可キ摸樣アレハ之ヲモ調書ニ記載セサル可カラス例ハ謀殺ノ公訴アリタル被告事件ナルニ鬪毆殺過失殺ノ摸樣アリ又放火ノ事件ナルニ失火ノ摸樣アリ又ハ被告人ハ本犯ニ非ラス即チ人違ナル摸樣アルトキハ皆被告人ノ利益トナル可キ摸樣ナリ此等ノ摸樣アレハ之ヲ記シ以寃枉又ハ過實ノ刑ニ陷ラサル樣注意セサル可カラス畢竟豫審ハ有罪無罪ノ証ヲ集取スル者ニテ有罪ノ証ノミヲ集取スル者ニ非ラサルナリ

一　檢証調書ノ解

〔一〕村田氏曰ク本條ニ於テハ檢證ス可キ事件ノ大要ヲ擧示シタル者ナリ抑々犯狀ハ百出ナルヲ以テ法律ニ於テ豫

メ劃定ス可キ者ニ非ス其詳細ヲ網羅シテ遺サヽルハ全ク豫審判事ノ注意ニ在リ○豫審判事ハ被告人ノ害ト爲ル可キモノヲ証明シテ調書ニ記載ス可キ者ニ非ス被告人ノ利益ト爲ル可キ摸樣モ亦調書ニ記載ス可シ是レ正理公直ニ基ク者ニシテ其職務ノ性質ニ適スル者ナリ

治罪法註釋第四卷第十四葉

○清浦氏曰ク豫審判事ノ檢証スヘキ事件タル豈ニ是等二三ノ事ニ止マランヤ本條ハ其要目ノミヲ揭ケタルモノナレハ其他ノ事件ト雖モ證明シテ調書ニ記載スヘキハ論ヲ待タス○犯罪ノ性質トハ其成立ニシテ即チ謀故殺鬪毆殺傷强竊盜ノ類ヲ云フ方法トハ罪ヲ犯スノ手段ニシテタトヘハ目的トスル處ノ人ヲ待受ケ途中ニ於テ要

擊シ又ハ盜罪ヲ犯スニ階子ヲ用ヒ牆塀ヲ攀越シ鎖鑰ヲ脫捻シテ門戸ヲ開キ又ハ僞テ制服ヲ着シ官吏ト詐稱シテ室ニ入リ盜ヲ行フノ類日時即チ犯罪ノ晝間若クハ夜陰ニ係ルト其時刻ノ何頃タルヲ詳ニス場所即チ犯所ノ屋內若クハ路上ニ係ルカ又家屋ハ現住カ現住ニアラサルカヲ詳ニス○檢證調書ニ記載スヘキ條件ハ○被告人ノ氏名年齡身分職業住所○檢證ヲ爲シタル場所○家宅內ニ於テ檢證ヲ爲シタルトキハ戸主又ハ其同居ノ親屬若クハ戸長ノ立會アリタルヿ○被告人民事原告人又ハ其代人ノ立會アリタルトキハ其氏名○犯罪ノ性質○方法○日時○場所○被告人ノ人違ナキヿヲ證明スヘキ摸樣○被告人ノ利益トナルヘキ摸樣○差押ヘタル物件ノ品

目及ヒ量數○差押ヘタル物件ニ付キ被告人ノ辨解○證人ノ陳述○鑑定ヲ命シタルトキハ其申立○檢證シタル時間○以上數個ノ條件中ニ於テ被告人及ヒ證人ノ陳述鑑定人ノ申立ノ如キハ之ヲ別紙ニシテ番號ヲ附シ本體ノ調書ニ添置クモ妨ケナシ此調書ヲ作ルノ式ハ司法卿ヨリ別ニ書式文例ヲ示サルヘシ（聽證筆記第九號第五百三十六、七、八葉）

○横田氏曰ク臨檢ノ場所ニ於テ證明ス可キ方法（治罪法講義第二卷第百四十七八九葉）

一　犯罪ノ方法ヲ証明スルハ譬ヘハ死体ヲ檢スルニ、先ツ毆殺ナルヤ刃殺ナルヤ毒殺ナルヤ其他死ニ至リタル原由ノ如何ヲ認定セサル可カラス原由ノ如何ヲ認定スルニハ其毆殺刃殺毒殺等ヲ行フタル手續

ノ如何ヲ認定セサル可カラス蓋シ其手續ノ如何ヲ認定スルニハ單リ有形ノ証憑ノミナラス証人ノ陳述鑑定人ノ申立等ニ依リ又ハ豫審判事ノ推測ヲ用フルヿヲ得

二 犯罪ノ手續ト其原由トヲ認定シタル時ハ犯罪ノ性質即チ謀殺ナルヤ故殺ナルヤ過失殺ナルヤヲ證明シ且其日時場所ヲモ証明スルヿヲ得ヘシ

三 犯罪ノ性質方法等ヲ証明スルハ全ク附着シタルヿトス故ニ同一ノ事件ニ付テハ必ス同時ニ之ヲ証明セサルヲ得ス然レ𪜈被告人ノ人違ナキヿヲ証明スルハ犯罪ノ性質方法等ヲ証明スルト相附着スルヿニ非ス故ニ同時ニ証明スルヲ得サルヿナシトセス

四 豫審處分ハ犯罪アリシヿヲ取調ヲ爲ス可キニ非ス唯眞實ヲ得ヘキ爲メトシテ取調ヲ爲ス可キモノトス故ニ被告人ノ利益ト爲ル可キヿヲモ証明ス可キハ言ヲ俟タサルナリ即チ第一項ニ記載シタル條件ニ付テ反對ノ証憑ヲ發見シタル時ハ其取調ヲモ爲サヽル可カラス

臨檢調書ノ記載法

一 檢証ヲ爲シタル場所ヲ記載ス可シ

二 家宅内ニ於テ檢証ヲ爲シタルトキハ戸主又ハ其同居ノ親屬若クハ戸長ノ立會アリタルヿヲ記載ス可シ

三 被告人ノ氏名職業住所ヲ記載ス可シ

四 被告人民人原告人及ヒ檢事ノ立會アリタルトキハ其

旨ヲ記載ス可シ

五　被告人ノ人違ナキヿ犯罪ノ性質方法日時場所ヲ証明ス可キ摸様及ヒ被告人ノ利益ト爲ル可キ摸様アルトキハ之ヲ記載ス可シ

六　差押物件目録ヲ作リタルトキハ之ヲ添ヘタル旨ヲ記載ス可シ

七　差押ヘタル物件ニ付キ被告人ノ辯解ヲ聽キタルトキハ別ニ陳述書ヲ作リ之ヲ添ヘタル旨ヲ記載ス可シ

八　証人ノ陳述書及ヒ鑑定人ノ申立書アルトキハ之ヲ添ヘタル旨ヲ記載ス可シ

九　検証時間何時ヨリ何時マテナルヿヲ記載ス可シ

十　豫審判事書記及ヒ立會人ノ署名捺印アルヲ要ス

○井田氏曰ク犯罪ノ性質トハ強盗ナルカ竊盗ナルカ又課殺カ故殺カ其罪ノ固有ノ性質ヲ云フ方法トハ門戸ヲ踰越シテ家宅ニ入リタルカ破壞メ入リタルカ又刀刃ヲ以テ傷ケタルカ等棒ヲ以テ傷ケタルカ等其罪ヲ犯スノ手立ヲ云フ○被告人ノ利益ト爲ル可キ模様トハ其無罪ト爲リ又ハ其罪ヲ輕クス可キ情狀ヲ云フ○豫審判事ハ罪ノ有無輕重ノ証ト爲ル可キヿヲ取調フルノ任アリ故ニ被告人ノ利ト爲リ害トナル可キ一切ノ模様ヲ詳悉セサル可カラス（治罪法釋要第七十七八葉）

○長井氏曰ク第一項ハ驗審ヲ爲スニ當リ判事宜シク注意シテ詳細ノ事ニ至ルマテ遺漏ナク渾テ徵憑トナルヘキ事件ヲ証明シテ調書ヲ作ルヘキヲ云フ○第二項ハ若シ

被告人ヲシテ犯人トスルニ要用ナルヿノミヲ記シタルトキハ被告人冤ヲ論スル能ハサルニ至ルノ恐レアルカ故ニ總テ被告人ノ利益トナルヘキ模樣モ亦タ之ヲ檢証スヘシト云フ（治罪法註釋第百五十二葉）

○立野氏曰ク豫審判事ノ檢證處分ニ付テハ其事項ノ數豫メ之ヲ限定スヘキモノニ非ラス故ニ本條ニ於テ其大要ヲ示ス判事其檢審ヲ爲スニ當リテハ宜シク注意シテ詳密遺スコナク渾テ徵憑トナルヘキ事件ヲ證明シテ調書ニ記載ス可シ○又被告人ノ利益トナル可キ摸樣ヲモ之ヲ檢證スルハ正理公直ヲ旨トスル職分ノ性質ニ適合スルモノトス（治罪法註解第百七十七葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ犯罪ノ性質仕方月日時刻場所並

ニ被告人ノ人違ニ非サルヿヲ證據ニ就テ明カニス可キ摸樣ニ因リ調書ヲ作ル可シ又被告人ノ利益ニナル樣子ヲモ共ニ記載ス可キナリ○本條ハ詳細ニ檢證處分ニ關スルモノヲ示セリ其事柄ノ數ハ豫メ之ヲ限定スヘキモノニ非ラス判事其臨檢ヲ爲スニ方リ宜シク注意シテ詳細ノ事ニ至ルマテ之ヲ遺漏スルヿナク渾テ徵憑ト爲ス可キ事件ヲ證明シテ調書ニ記載ス可シ又被告人ノ利益トナル可キ摸樣ヲモ亦之ヲ記載スルハ公明ノ所置ニシテ實ニ眞理ニ適スルモノナリ（治罪法註釋第二百八十三四葉）

○詳解ニ曰ク本條ハ若シ臨檢ヲ爲シタルトキハ宜シク注意シテ凡ソ其事項ハ細大漏スヿナク渾テ徵憑トナルヘキモノヲ証明シテ調書ニ記載スヘキヿヲ命シ又其調書ニ

ハ被告人ノ利益トナルヿアレハ乃チ之ヲモ記載スヘキヿヲ示スモノニシテ豫審判事ノ職務ハ至明至大特リ犯罪ヲ檢スルニアラスシテ亦寃ヲ解クニアルヿヲモ示スモノナリ（治罪法詳解第十三號第八九葉）

○森氏曰ク豫審判事臨檢ヲ爲ストキハ犯罪性質方法日時場所及ヒ被告人ノ人違アラサルヿヲ證明スヘキ摸樣ニ注意シテ其調書ヲ作ル可シ又豫審判事ハ被告人ノ不利益トナルヘキ摸樣ヲ取調ヘテ之ヲ調書ニ記載ス可シ（治罪法註解大成第百四葉）被告人ノ利益トナルヘキ摸樣ヲ取調ヘテ之ヲ調書ニ記載ス可シ

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百六十條

豫審判事ハ臨檢ノ場所ニ於テ發見シタル物件其出所

及ヒ摸樣ニ因リ被告人ノ人違ナキヿ又ハ犯罪ノ摸樣ヲ知ルニ足ル可シト思料シタル時ハ之ヲ差押ヘテ認印ヲ爲シ目錄ヲ作ル可シ但シ其物件ヲ監護シ又ハ遞送スルハ書記之ヲ擔任ス可シ

（註）本條ハ臨檢ノ場所ニ於テ發見シタル物件ヲ差押フル規則ヲ定ム差押フ可キ物件ニ三種アリ一犯罪ノ用ニ供シタル者兇器ノ類二犯罪ニ因リ得タル者贓物ノ類三事實ヲ發見ス可キ者前條ニ記載スル所ノ者ノ類是レナリ之ヲ差押フルニハ其物件ノ出所又ハ摸樣ニ因リ被告人ノ人違ナキヿ又ハ犯罪ノ摸樣ヲ知ルニ足ル可シト思料シタル時ニ限ルナリ犯罪ノ場所ニ在ル物件ハ悉ク之ヲ差押フルニ非ラス例ハ死屍ノ傍ニ血刃

アルトキハ之ヲ以テ殺シタル者ナラント思料スルトキハ犯罪ノ摸様ヲ知ルニ足ルヲ若ナリ又行兇人ノ逃亡シタル牆壁ノ下ニ被告人ノ家名ノ焚印アル木履ヲ殘シアルトキハ被告人ノ人違ナキヿヲ知ルニ足ル者ナリ即チ之ヲ差押フルノ類ナリ

犯罪ノ摸様ヲ知ルニ足ル者ニシテ差押フ可カラサル若シ雪中ニ犯人ノ逃ケタル足跡ナラント思料シ可キ履痕ノ印アル如キハ差押フルヿヲ得ス故ニ此等ハ速カニ之ヲ圖ニ書キ其方寸釘數等細ニ之ヲ記シ置ク可シ此等ハ前條ノ調書ニ記ス可シト雖モ猶ホ別ハニ圖ヲ記スルヲ可トス此外死屍ノ形狀家室庭砌ノ摸様等亦之ヲ圖記スルヿ尤モ必要ナリトス

差押ヘタル物件ハ之ニ證印ヲ爲シ且目錄ヲ作リ置ク可シ此レ其物件ニ相違サキヿヲ証シ又他日沒收スル者ヲ除ク外ハ不用ニ屬スレハ之ヲ所有主ニ還付スルニ紛失セサル爲ナリ

差押ヘタル物件ヲ監護シ又之ヲ裁判所ニ遞送スル處分ハ書記ノ擔任ナリ其之ヲ監護遞送スルハ尤モ注意セサル可カラス流動物又ハ腐敗ス可キ物ナル時ハ之ヲ壺中ニ入レ封印ヲ爲シ偽証書ノ如キハ紙ニ包ミテ封印シ又貨幣ヲ偽造スル大器械ノ如キハ其關節ノ處ニ封印ヲ爲シ或ハ看守人ヲ置ク等其物件ノ性質大小ニ從テ現形ヲ失ハサル樣處分セサル可カラス

一 物件差押及ヒ其物件處置ノ解

〔一〕村田氏曰ク臨檢ノ場所ニ於テ犯罪事件ノ證據又ハ徵憑ト爲ル可キ物件即チ兇器衣片其他犯人ト思料ス可キ者ノ氏名ヲ記シタル物品等ヲ發見シ審判上有用ノ者ナリト認ムル時ハ其散佚ヲ防ク爲メ差押ヘテ封印ヲ爲シ目錄ニ其品目及ヒ箇數ヲ明記ス可シ是等ノ物品ハ犯罪ヲ證明スルニ付キ效力アル者ナルヲ以テ其保存ヲ鄭重ニセサル可カラス故ニ監護遞送ノ處分ハ書記ノ擔任スル所トス治罪法註釋第四卷第十五葉

○清浦氏曰ク物件トハ獨リ兇器贓物ノ類ノミナラス往復文書及ヒ其他ノ書類モ亦含蓄ス○臨檢ノ場所ニ於テ事實ヲ證明シ又ハ其參考トナルヘシト思料スル物件アル時ハ其何人ノ所有ニ屬スルヲ問ハス之ヲ差押スヘシ但差押ハ全ク一時證憑ノ散佚湮滅ヲ防クタメノ處分ニシテ沒收ト異ナリ故ニ其物件審問ノ用ニ供スルニ及ハサルニ至レハ之ヲ還附ス應禁物ハ如何ナル場合ト雖モ又何人ノ所有ニ係ルヲ問ハス之ヲ沒收スヘキモノニシテ決シテ還附スルヿナシ○物品ヲ差押ヘタルトキハ其散佚ヲ防クタメ之ニ封印ヲナシ其數目ヲ詳ニスルタメ目錄ヲ作ルヘシ但其物件ノ品柄ニヨリ認印ヲ爲シ難キモノアレハ之ヲ箱又ハ壺ニ入レ若クハ巾類ニ包入シ其上包ニ封印ヲナスヘキモノトス○差押物品ニ封印ヲ爲シタル上之ヲ監護シ若クハ裁判所等ニ遞送スルコトハ全ク書記ノ擔任スヘキヿトス隨聽隨筆第十號第五百四十一二三葉

○横田氏曰ク臨檢ノ目的治罪法講義第二卷第百五十一二葉

一 場所ノ模様ヲ證スル[illegible]

二 物件ヲ差押フルコ[illegible]

物件ノ差押[illegible]

一 証憑タル可キ物件ニ非サレハ之ヲ差押フルコトヲ得[illegible]

二 被告人ノ有無罪ノ証憑タル可キ物件ハ靈ヲ之ヲ差押ヘサル可カラス[illegible]

書類ノ差押[illegible]

一 書類ノ秘密ハ國民ノ一大權利ナルニ因リ其差押ニ付テハ頗ル考究ス可キコトアリ郵便驛遞電信ノ官署其他諸會社ニ寄託シタル書類ニ付テハ第百六十九條ニ別段其法式ヲ定メ物件ト同條ニ於テ證明ス可シ

二 第百六十三條ノ法文ニ依ルトキハ被告人ノ所持スル書類ハ言ヲ俟タス外人ノ所有ニ係ル書類ト雖トモ之ヲ差押フルコトヲ得可シ[illegible]

三 他人ノ附託ヲ受ケテ所持スル書類ニ付テハ其書類ノ性質ニ因リ頗ル困難ナルコトアリ通常ノ預リ人ナルトキハ有罪又ハ無罪ノ証憑タル可キモノト思料ス可キ書類ヲ呈示セサルコトヲ得ス然レモ第百八十三條第二項ニ記載シタル者ハ其差押ヲ拒絶スルコトヲ得ルハ諸學士ノ認ムル所ナリ然レトモ其職業外ノ事件ニ付テハ捜索ヲ免カルヽコトヲ得ス[illegible]

差押物件ノ處置

一 書類其他差押ヘタル物件ハ即時ニ封印ヲ爲ス可シ

一　若シ封印スルヿ能ハサルトキハ壺箱又ハ袋ニ納メ封印ス可シ

二　豫審判事ハ臨檢ノ場所ニ於テ被告人ノ辨解ヲ聽カサルトキハ他日差押物件ノ封印ヲ解キ之ヲ被告人ニ示シ辨解ヲ爲サシメ其物件ハ裁判言渡アルマテ書記局ニ保存ス可シ

三　差押ヘタル物件不用ニ屬スルモノハ檢事ニ通知シタル上ニテ其所有者ニ之ヲ却付ス可シ

○井田氏曰ク物件ノ出所ニ因リ被告人ノ人違ナキヿヲ知ルトハ犯所ニ遺シタル物件ノ所有主被告人ナル時ハ其犯人ニ相違ナキノ推測ヲ生スルノ類ヲ云ヒ物件重大ニシテ運搬シ難キ時ハ其地ニ於テ監護セシメ運搬スルヿ

ヲ得ル時ハ之ヲ書記局ニ遞送セタル事（治罪法註釋第七十八葉）

○長井氏曰ク臨檢場所ニ於テ發見シタル物件ハ犯所ニ捐棄シタル兇器牆壁ヲ踰越スル用ニ供シタル梯子等ヲ如キ物件タル審判上有用ノ器具ニシテ其證據徵憑トナルヘキモノヲ云フ蓋シ被告人ニ示スニ其所有物ニシテ犯罪ノ用ニ供シタルモノヲ以テシ又ハ其所有物ニ非サルモ其住所ニ於テ差押ヘタル物件ヲ示ストキハ完全ナル自狀ヲ得ルモノナリ（治罪法註釋第百五十三葉）

○立野氏曰ク豫審判事ハ臨檢シタル場所ニ於テ犯罪事件ノ徵憑顯跡トナリ又ハ犯人ノ誰タルヲ證スルニ足ルモノ犯所ニ捐棄シタル兇器又ハ衣片其他ノ物件等ヲ發見シ審判上有用ノモノト思料シタル時ハ之ヲ差押ヘテ認

印ヲ爲シ其物件ノ種類等ヲ詳記シタル目錄ヲ作リ其物件ヲ監護シ又ハ遞送スルハ書記ニ命シテ之ヲ取扱ハシムル可シ是レ其審判上必要ナルヲ以テ愼重ヲ加フルモノトス（治罪法註解第百七十八葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ臨檢ノ場所ニテ見出シタル物品ノ出所並ニ摸樣ニ因リ被告人ノ人違ヒナキヲ又ハ惡事ヲ爲シタル摸樣ヲ知ルニ足ルベキモノト考ヘタルトキハ之ヲ差押ヘテ認印ヲ爲シ之カ目錄ヲ作ル可シ但シ其物品ヲ預リ體リ又ハ之ヲ送ルハ書記ノ取扱ヒ可キモノトス

○本條ハ被告人ノ罪狀ヲ得ル手段ヲ云フナリ夫レ犯所ニ遺存スル所ノモノハ其犯罪事件ノ徵憑顯跡ト爲リ又犯人ノ證タルヲ證スルニ足ルモノ掛カラス例ヘハ犯所

ニ棄タル兇器又ハ毆打爭搏ノ爲メニ折裂シテ犯所ニ散逸シタル衣片ヲ被告人ト屬スルモノト動シ此等ノ物件マタ審判ニ有用ノ器具ニシテ其證據徵憑トナルヲ於テ大ナル利益アリ又若シ被告人ニ示スニ其所有物ニシテ犯罪ノ用ニ供シタルモノヲ以テシ又ハ其所有物ニ非サルモ其住所ニ於テ押收マタル物件ヲ示スハ國家完全ナル白狀ヲ得ルヿ掛カラサルナリ（治罪法註釋第二百八十四五葉）

○詳解ニ曰ク〔問〕本條ノ所詮如何〔答〕豫審判事カ臨檢ス場所ニ於テ發見シタル物件ノ犯所ヲ附着シテ移轉シ得ヘカラサルモノヽ外即チ兇器又ハ鬪毆ノ爲メ折裂シタル衣片又ハ氏名等ヲ書記シタル手簡或ハ記號アル物件等ノ如キ苟モ徵憑若シハ顯跡トナル可シト思料スルモノ

ハ之ヲ差押ヘテ認印ヲ爲シ又目錄ヲ作リ之ヲ保存スルニ注意スルヿヲ示スモノニテ即チ此等ノ物件ハ被告人ニ其所有ナルヤ否ヲ問ハス又ハ別ニ押収シタル物件等ト同一ノ性質若クハ形狀アル等ヨリ竟ニ罪ノ有無ヲ決スルノ資トナルヿ尠ナカラサルヘシ是レ本條ヲ設クルノ理由ニシテ即チ前條ハ移轉シ得ヘカラサルモノヲ檢証シ本條ハ否ヲサルモノヲ檢証スルニ用ユルノ趣意ナス

（治罪法詳解第十三號第九十葉）

○森氏曰ク臨檢ノ場所ニ於テ犯罪ノ證據ナルヘキ物件ヲ見出シタルトキハ之ヲ差押ヘテ認印ヲ爲シ其目錄ヲ作ル可シ其物件ヲ監護シ又ハ運搬スルヿ等ハ書記ニ於テ之ヲ擔任ス可シ

（治罪法註解大成第百五葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百六十一條

豫審判事ハ臨檢家宅捜索物件差押ニ付其日ニ處分ヲ終ラサル時ハ場所ノ周圍ヲ閉鎖シ又ハ看守者ヲ置クヿヲ得

（註）本條ハ檢証處分中途ニシテ夜ニ入リ其處分ヲ中止スルトキノ處分ヲ定ム臨檢家宅捜索物件差押ヲ爲スハ皆檢証處分ナリ此處分ヲ爲スハ晝夜ノ別ナキ者ナリ只家宅捜索ハ夜間之ヲ爲スヿヲ禁スト雖モ夜間ニ初テ人家ニ侵入スルヿヲ禁スルノミ晝間ヨリ捜索ニ着手シ夜間ニ及フ者ハ引續キ之ヲ爲スハ禁スル所ニ非ラス

檢証處分ハ晝夜ノ別ナク之ヲ爲スヲ得ルト雖モ夜間ハ還漏錯誤ノ生シ易キ者ナレハ急速ヲ要スル處分ヲ除クノ外ハ成丈ケ日中ニ之ヲ爲スヲ可トス故ニ其日ニ處分ヲ終ラサル時ハ之ヲ次日ニ讓ル可シ[illegible]之ヲ次日ニ讓ルトキハ其間或ハ物件ノ現狀ヲ變シ或ハ紛失スルヿナシトセス故ニ場所ノ周圍ヲ閉鎖シ又ハ看守者ヲ置キ以テ豫防ヲ爲サヽル可カラス然ルトキハ寸時ヲ遷セハ現狀ヲ失スル如キハ夜間ト雖モ引續キ其處分ヲ爲スヿニ注意セサル可カラス[illegible]

一　臨檢等ノ場所ヲ閉鎖シ及ヒ看守者ヲ置シノ解

〔一〕村田氏曰ク檢證處分頗ル繁密ニ渉リ一日ニ其處分ヲ結了スルヿ能ハサルヿアリ此場合ニ於テハ犯跡ノ湮滅ヲ

防ク爲ヲ其場所ノ外圍ニ柵欄ヲ爲シ又ハ看守者ヲ置キ其取締ヲ爲サシムルヿヲ得（治罪法註釋第四卷第十五葉）[illegible]

○清浦氏曰ク臨檢家宅搜索物件差押ニ取掛リタル其日ニ處分ヲ終ラサル時ハ犯罪ノ痕迹保存ノ爲メ其犯所ノ周圍ニ竹木ノ類ヲ以テ假ニ樊圍ヲ取設クルカ又ハ繩張ヲ爲シ或ハ看守者ヲ附シ勉メテ其原況ヲ變換セサラシムルヲ要ス看守者ハ如何ナル資格ヲ有スル人ニ限ルト云フヿナシ臨時雇ノ者ヲ用テ妨ケナシ○以上ノ處分ハ其急速ヲ要スル場合ニ於テハ夜陰ニ及テ之ヲ爲スモ妨ケナシ斯ク説明シ來レハ家宅搜索ハ日出前日沒後之ヲ爲ス可カラサルノ制限ヲ設ケタルノ精神タル実然夜ニ乘シ爲スヘカラサルヲ云フモノナリ晝間其處分ニ取掛リ引

續テ夜陰ニ至ル場合ハ右ノ制限ニ拘ハルヲ要セス何トナレハ兇徒假面暗ニ紛レ詐術ヲ行フ等ノ弊ナケレハナリ併シ夜間ハ物ニ錯誤ヲ生シ易キヲ以テ其處分急速ヲ要セサルモノナレハ次日ニ延スヲ可トス（隨筆第十號第五百四十五六葉）

○横田氏曰ク其日ニ處分ヲ終ラサル場合（治罪法講義第二卷第百五十三四葉）

一　檢證處分ハ必スシモ夜間ニ之ヲ爲スヲ得サルニ非ラス然ルニ夜間ハ間違ヲ生シ又ハ便利ヲ缺クヲナシトセス故ニ急速ヲ要スル場合ニ非サレハ翌日ヲ待テ其處分ヲ爲ス可シ

二　家宅搜索ハ第百三十三條ノ末項ニ基キ夜間ニ之ヲ爲スヲ得ス必ス翌日ヲ待タサル可カラス

○井田氏曰ク場所ノ周圍ヲ閉鎖シ又ハ看守者ヲ置クハ他

人ノ濫入及ヒ物件等ヲ他ニ出スヿヲ防ク爲メナリ（治罪法註釋第七十九葉）

○長井氏曰ク本條說ク所ノ場所ノ周圍ヲ閉鎖シ又ハ看守者ヲ置クヿハ犯所ニ於テ犯罪ノ痕跡ヲ失ハシムルヲ豫防スルノ處置ナリ（治罪法註釋第百五十四葉）

○立野氏曰ク本條ニ示ス所ハ犯所ニ於テ犯罪ノ痕跡ヲ保存スル爲メ豫防ノ處置ヲ施スニ在リ判事一日內ニ臨檢處分ヲ終ルヿ能ハサル場合アル時ハ其場所ノ周圍ヲ鎖閉シ又ハ看守者ヲ置キ取締ヲ爲サシムルヿヲ得（治罪法註解第百七十九葉）

○織田氏曰ク據審判事ハ出張家屋ノ吟味物品ノ差押ニ付キ、其日ニ終ラサル時ハ其場所ヲ鎖サ

シ又ハ番人ヲ附置シ得ルナリ○本條ニ就テ處ハ犯罪ノ場所ニ於テ犯罪ノ跡ヲ保存スル爲メ豫防ノ處置ヲ施スニ在リ判事ハ犯所ヲ看守セシムル爲メ特ニ巡査ヲ求ムルモ妨ケナカル可キナリ（治罪法註釋第二百八十六葉）

○詳解ニ曰ク本條ハ前條々ニ定メタル臨檢ヲ爲スニ付一日内ニ處分ヲ終ルヿ多シト雖モ或ハ事件ノ錯綜シタルカ或ハ土地ノ廣漠ナル等ニ依テ其日ニ於テ處分ヲ終ル能ハサルヿナシト謂フ可カラス即チ本條ハ其例外ノ場合ニ於テ取ル可キ方法ヲ豫定シタルモノニテ別ニ疑點ヲ置ク所サケレハ徒ニ費耗ヲ爲スヲ須ヒス（治罪法詳解第十三號第十葉）

○森氏曰ク豫審判事其日ニ臨檢處分ヲ終ルヿ能ハサル片人次日ニ引續テ其處分ヲ爲サヽルヲ得ス此場合ニ於テ

ハ他人ノ立入リテ證跡ヲ湮滅スルヿヲ防クカ爲メニ其場所ノ周圍ヲ閉鎖シ又ハ看守人ヲ置クヿヲ得可シ（治罪法註解大成第百五葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

治罪法異同辨第五十一號 追加之一

堀田正忠
高谷恒太郎 同輯

第百六十二條

豫審判事ハ被告人ノ住所又ハ事實ヲ證明ス可キ物件ヲ藏匿スルノ疑アル者ノ住所ニ臨檢スルヿヲ得

被告人又ハ物件ヲ藏匿スル者其住所ニ在ラサル時ハ同居ノ親族若シ其在ラサル時ハ戸長ノ立會アルヲ要ス

第百三十三條第三項ノ規則ハ本條ニモ亦之ヲ適用ス

(註)本條ハ豫審判事家宅搜索ヲ爲ス規則ヲ定ム人民ノ家宅ハ猥リニ侵ス可カラサルヿハ已ニ第百三十三條ニ

説明セシ如シ然ニ豫審判事事實發見ニ必要ナル証據物件ヲ捜索スル爲メ臨檢スルヿハ亦之ヲ禁ス可カラス故ニ本條ニ於テ之ヲ許シタリ

被告人ノ住所ニ臨檢スル時ト雖ニ証據トス可キ物件アル目的ヲ以テ臨檢スル者ナリト雖ニ素ト被告人ノ住所ナレハ事實發見ニ必要ナル物件アル可シトノ推測ノミヲ以テ臨檢スルヿヲ得

然ニ被告人ニ非サル者ノ宅ニ臨檢スルハ被告人ノ宅ニ臨檢スルト異ナリ豫メ某宅ニハ事實ヲ証明ス可キ某物件ヲ藏匿セシナラントノ疑察アル場合ノミ臨檢スルヿヲ得

家宅捜索ノ目的ハ物件ヲ差押フルニ在リ故ニ物件ヲ發見シタルトキハ第百六十四條ノ規則ニ從フ可シ

家宅捜索ハ家宅ノ權ヲ侵シ人民ノ秘密ヲ摘發スル者ナレハ公明ニシテ擅恣ナク且戸主ノ利益ヲ保護セシメサル可カラス故ニ被告人及ヒ其他ノ者ノ住所ヲ捜索スルニ其戸主在ラサル時ハ同居ノ親屬ヲ立會ハセ若シ其在ラサル時ハ戸長ノ立會ヲ要スルナリ第百四十八條ノ立會人ハ書記ノ代理ヲ爲シ本條ノ立會人ハ戸主ノ代理ヲ爲ス者ニテ其性質異ナリト雖ニ實際ニ於テ各別ニ立會人ヲ要スルニ及ハス彼此ヲシテ流用スル妨ケナシ

第三項ハ第百三十三條第三項ニ定ムル所ノ日出前日沒後家宅捜索ヲ爲スヲ禁スル規則ヲ適用スル者ナリ

已ニ該條ニ詳悉セリ復タ之ヲ贅セス

一　家宅搜索ノ解

〔一〕村田氏曰ク人民ノ家宅ハ侵ス可カラサルノ巢窟ナリト雖モ犯罪事件ヲ證明スル爲メ不良ノ家ヲ搜索スルハ已ムヿヲ得サルノ處置ニシテ又至當ノヿナリ戶主ノ在ラサル場合ニ於テ搜索ヲ爲スヿヲ許サヽレハ實際甚タ差支アラン何トナレハ戶主ハ豫メ搜索アルヿヲ探知シ故サラニ隱避スレハナリ故ニ戶主不在ナリト雖モ同居ノ親屬又ハ戶長ノ立會アル時ハ其處分ヲ行フニ於テ敢テ妨ケナシトス抑々家宅搜索ハ非常ノ處分ナルヲ以テ濫リニ之ヲ行フ可カラス假令必要ナリトスル場合ト雖モ立會人ナキ時ハ決シテ之ヲ行フ可カラス○夜間ハ人民

安息ノ時間ナリ故ニ其安息ヲ妨ケンヿヲ恐レ日出前日沒後ニハ假令急遽ヲ要スルヿアリト雖モ家宅搜索ノ處分ヲ行フヿヲ禁ス是レ茲ニ第百三十三條ノ三項ヲ適用スル所以ナリ（治罪法註釋第卷第十六、七葉第四）

○清浦氏曰ク本條ノ處分ハ之ヲ名ケテ家宅搜索ト云フ其目的及結果ハ犯所臨檢ノ處分ト敢テ異ナルヿナシ物件藏匿ノ疑アル家宅トハ窩藏牙保即チ俗ニ所謂ケイツ買ノ如キモノヲ謂フ刑法第三百九十九條强竊盜ノ贓物ナルヿヲ知テ之ヲ受ケ又ハ寄藏故買若クハ牙保ヲ爲シタル者又第四百一條詐欺取財其他ノ犯罪ニ關スル物件ナルヿヲ知テ之ヲ受ケ又ハ寄藏故買シ若クハ牙保ヲ爲シタル者等即チ是ナリ典舖規則ニ從ヒ盜贓タルノ情ヲ知

ラスシテ典物ヲ預リタルカ如キハ藏匿シタルモノト爲スヘカラス但典物ト雖モ賍物ニ係ルモノナレハ之ヲ差押フヘキハ勿論ト雖モ藏匿シタルモノニアラサレハ家宅ヲ捜索スルニ及ハサルヘシ○疑トハ推測ナリ推測ノミヲ以テ家宅不侵ノ原則アルニ拘ハラス捜索ヲ許スハ自由保護ノ精神ニ背クカ如クナレトモ之ヲ許サヽレハ事實ヲ發見シ難シ然ラハ必要上已ムヲ得ス私益ヲ棄テ公益ヲ取ラサルヘカラス況ンヤ之ヲ爲ス者ハ公平正直ナル判事ナルヲヤ○物件藏匿ノ疑アレハ諸會社ト雖モ之ヲ捜索スルコトヲ得但外國公使館ハ勿論外國人ノ居宅ニ係ルトキハ政府ノ裁可ヲ經而シテ後處分セサル可カラス○被告人若クハ物件ノ藏匿者不在ナルニ於テハ家

宅捜索ヲ許サスト雖トスレハ實際大ニ不便ヲ生スルノミナラス其物件散佚湮滅ノ憂アリ故ニ他ノ立會人ヲ參會セシメ直チニ捜索ニ取掛ルヿヲ得○家宅捜索ハ日出前日沒後之ヲ爲スヘカラサルハ通常ノ場合ナリ夜間ト雖モ捜索スルコトヲ得ヘキ場合ハ警察監視ニ附セラレタル者ノ家宅晝間ヨリ捜索ニ取掛リ延テ夜間ニ及ヒタル時○芝居人寄席飲食店湯屋遊船船宿待合茶屋楊弓場ノ類ハ其營業ヲ爲ス時間又旅籠屋貸座敷ハ時間ニ拘ハラス進入捜索スルヲ得姦盗殺傷等ノ現行犯アル場合ハ夜陰ト雖モ進入捜索スルヲ得是等ノヿハ別段ノ法ヲ以テ之ヲ定ム（隨聽隨筆第十號第五百四十七八九五十葉）

○横田氏曰ク夜間ト雖モ家宅内ニ於テ檢証又ハ捜索ノ處

分ヲ爲スヿヲ得可キ場合（治罪法講義第二卷第百五十四五六葉）

一　日中ヨリ處分ニ取掛リタル時

二　酒店娼屋等公然門戸ヲ開設シテ衆人ノ出入ヲ許シタル場所ナル時

三　現行犯罪アル時

四　戸主ノ承諾アリタル時

搜索權ノ制限

一　被告人ノ家宅ハ事實ヲ証明ス可キ物件ヲ藏匿スルヿアル可シトノ推測ノミヲ以テ搜索ヲ爲スヿヲ得

二　被告人ニ非サル者ノ家宅ト雖モ物件ヲ藏匿シタルノ推測アルトキハ搜索ヲ爲スヿヲ得諸會社及ヒ公証人ノ家宅ニ付テモ亦同シ

三　各官署ニ屬スル家宅ハ所屬長官ニ照會シタル上ニテ搜索ヲ爲スヿヲ得

四　檢察ノ爲メ皇居ニ入ルハ豫メ政府ノ允許ヲ得ルヿヲ要ス外國公使館ニ付テモ亦同一ノ手續ニ依ラサル可カラス

家宅搜索ノ立會

一　本條ノ第二項ハ被告人又ハ物件藏匿ノ疑ヲ受ケタル者自宅ニ居合セサル場合ナリトス然レトモ是等ノ者近方ニ在ルトキハ成ル可ク其立會アルヿヲ要ス

二　被告人近方ニ在テ其地分明ナルトキハ豫メ報知ヲ爲ス可シ若シ勾留ヲ受ケ又ハ已ムヲ得サル差支アリテ立會ヲ爲スヿヲ得サルトキハ次條ニ從ヒ代人ヲ差

出スコトヲ許ス物件藏匿ノ疑ヲ受ケタル者ニ付テモ亦同シ

三　被告人又ハ物件藏匿ノ疑ヲ受ケタル者ノ所在分明ナラス若クハ遠方ニ在テ遽ニ報知ヲ爲スコト能ハサル時又ハ報知ヲ爲シタリト雖ヒ立會ヲ肯セス若クハ代人ヲ差出サヽル時ハ本條第二項ニ從ヒ同居ノ親屬又ハ戸長ノ立會アルヲ要ス

家宅捜索ハ日出前日沒後之ヲ爲スコトヲ得サルノ解ハ第二十四條第百三十三條第百六十一條ヲ參看スヘシ

○井田氏曰ク家宅臨檢ノ場合ニ於テ同居ノ親屬若クハ戸長ヲ立會ハシムルハ豫審判事他ニリ嫌疑ヲ受ケサル爲メニシテ其處分ノ正實ナルヿヲ保スル者ナリ（治罪法釋要第七十九葉）

○長井氏曰ク本條ニ說ク所ノ處分ハ名ケテ家宅捜索ト云フ○家宅捜索ヲ行フニ方リテハ家人不在ナリトモ之ヲ妨クルモノニアラス但シ其不在ナルトキハ戸長之ニ立會フモノトス○第三項ハ家宅捜索ノ日出前日沒後ヲ禁スルヲ云フ（治罪法註釋第百五十四五葉）

○立野氏曰ク本條ニ示ス所ノ處分ハ名ケテ之ヲ家宅捜索ト云其目的果效ノ如ハ臨檢ノ處分ニ異ナルヿナシ○家宅捜索ノ處分ヲ行フニ方リ家人不在ナリト雖ヒ決シテ其處分ヲ遲延セシム可カラス若シ其戸主不在ナレハ同居ノ親族ヲ立會ハシメ其親族不在ナル時ハ戸長ヲシテ立會ハシム可シ立會ナクシテ擅ニ處分スルヿアル可カラス是ソ法律上家宅不侵ノ原則ニ因リ愼重ヲ加フルモ

ノトス○第百三十三條ノ第三項ヲ本條ニ適用スル所以ハ夜間ハ人ノ休安ヲ妨クルヲ以テ何等急遽ヲ要スル場合ト雖ドモ決シテ行フヿヲ許サヽルモノトス（治罪法註解第百十八葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ被告人ノ居所又ハ犯罪事件ノ實狀ヲ證明ス可キ品物ヲ藏匿トテ隱蔽スルノ疑アル者ノ居所ニ至リテ吟味スルヿヲ得ルナリ○被告人又ハ事實ヲ證明スヘキ品物ヲ隱蔽スル者其居所ニアラサル時ハ同居ノ親族ノ立會ヲ要シ若シ其親族ノアラサル時ハ戶長ノ立會アルヲ要ス斯ク家宅ノ搜索ヲ爲スハ日出前日沒後ニ之ヲ爲スヲ得サルナリ（第百三十三條第三項ノ規則）○本條ニ說ク所ノ處分ハ名ケテ之ヲ家宅搜索ト云フ其目的並ニ效果ノ如キハ臨檢ノ處分ト相異ナルヿナシ此家宅搜索ノ

處ヲ行フヿ方リ家人不在ナルモ敢テ其處分ヲ妨クルモノニ非ラス唯タ其處分ヲ行フヿ方リテハ不在ナル家人ノ爲メニ代人ノ一種ナル者之ニ立會フヲ要スルナリ（治罪法註釋第二百八十六葉）

○詳解ニ曰ク本條ハ家宅搜索ヲ爲スノ處分ヲ定ム蓋シ人ノ住所ハ容易ク侵スヘキモノニアラスト雖ドモ被告人又ハ其他ノモノヽ住所ニ事實ヲ証スヘキ物件等ヲ藏匿スルノ嫌疑ノ存スル時ハ之カ搜索ヲ爲スハ誠ニ止ムヲ得サルニ出ルノ處分ナリトス故ニ假令被告人又ハ其他ノ者其住所ニアラサル時ト雖モ爲メニ此處分ヲ遲延スヘカラス然レトモ其家主ノ不在ニ乘シ漫ニ之カ搜索ヲ爲スハ甚タ公平ヲ欠クノ處分ナルカ故ニ勉メテ同居ノ親族

若シハ戸長等ノ立會ヲ要シ以テ其處分ノ信憑ヲ存セシム且爰ニ第百三十三條第三項ノ規則ヲ適用スルモノハ乃チ日出前日沒後ハ人民ノ安息スヘキ時ナルヲ以テ此時ニ於テ捜索スルヿヲ禁スルノ主意トス（治罪法註解第十三號第十一葉）

○森氏曰ク豫審判事ハ犯罪ノ場所ニ非スト雖ヒ被告人ノ住所又ハ證據物ヲ秘藏スル疑アル者ノ住所ニ臨テ之ヲ捜索スルヿヲ得其被告人又ハ證物件ヲ藏匿スルノ疑アル者其家ニ在レハ之ヲ立會ハシメテ捜索ヲ爲ス可シ若シ此等ノ者其家ニ在ラサル片ハ同居ノ親族ヲシテ立會ハシメ若シ同居ノ親屬アラサル片ハ戸長ノ立會ヲ以テ捜索ス可シ○夜間ハ人ノ安息スヘキ時間ナルヲ以テ捜索スルヿヲ許サス由テ第百三十三條第三項ノ規則ヲ循

用スヘキナリ（治罪法註解第百六葉）

編者曰ク横田氏ハ夜間ト雖ヒ家宅内ニ於テ捜索ノ處分ヲ爲スヿヲ得ヘキ場合ヲ記列シ其第二ニ酒店娼屋等公然門戸ヲ開設シテ衆人ノ出入ヲ許シタル場所ナル時トアリ實ニ氏ノ説ノ如ク此等ノ家ハ夜間ト雖ヒ衆人ノ出入ヲ許シタル場所ナル時ハ公道ト異ナルヿナキヲ以テ自由ニ進入シテ捜索ヲ爲シ妨ケナキ如シ然ヒ本條ノ法文ニ因テ直チニ此説ヲ爲スヿヲ得スト何トナレハ本條第三項ニ第百三十三條第三項ノ規則ハ本條ニモ亦之ヲ適用ストアリ而テ其第百三十三條第三項ニ付テハ別ニ取除法アリ明治十四年第四十六號布告第五項ニ曰ク（治罪法第百三十三條第三項ニ家宅捜索ノ制限有之候ヘトモ芝居人寄席飲食店湯屋遊

船宿待合茶屋ノ類ハ日出前日沒後ト雖ヒ其營業ヲ爲ス時間又旅籠屋貸坐敷ハ日出前日沒後ニ拘ハラス搜索致シ苦シカラス)ト然ハ本條ニモ右布告ヲ引テ之ヲ適用セサル可カラス蓋シ第百三十三條及ヒ本條ニ於テハ酒店娼家ト雖ヒ夜間搜索ヲ爲スヿヲ得ス故ニ右布告ヲ以テ之ヲ許シタル者ナリ然ハ横田氏ノ說ハ直チニ本條ノ解釋ニハ切當ナラスト謂フ可シ

第百六十三條

被告人ハ臨檢家宅搜索ノ處分ニ立會ヒ又ハ代人ヲシテ立會ハシムルヿヲ得

若シ被告人勾留ヲ受ケタル時ハ自ラ立會フヿヲ得ス

但豫審判事本人ノ立會ヲ必要ナリトスル時ハ此限ニ在ラス

民事原告人及ヒ其代人ハ前ニ記載シタル處分ニ立會フヿヲ得但豫審判事ハ其立會ノ爲メ豫審ヲ遲延ス可カラス

(註)本條ハ被告人民事原告人臨檢家宅搜索ノ處分ニ立會ノ規則ヲ定ム臨檢家宅搜索ヲ爲スノ目的ハ或ハ犯罪ノ場所ヲ點檢シ或ハ物件ヲ差押ヘ以テ有罪無罪ノ証據徵憑ヲ得ルニ在リ故ニ其處分ニハ被告人自ラ立會フカ又ハ代人ヲ立會ハセ實地ニ就テ辨解シ物件ニ就テ辨解シ又ハ無罪ヲ証ス可キ物件アレハ之ヲ差押フル等ノ處分ヲ求メ以テ自ラ其利益ヲ保護セシムル爲メ其立會ヲ許スナリ

然レトモ被告人勾留ヲ受ケタル時ハ自ラ立會フヿヲ許サス若シ之ヲ許ストキハ立會ヲ名トシテ逃亡ヲ謀ル者ナシトセス故ニ之ヲ禁ス代人ハ立會フモ妨ケナシ然トモ豫審判事ニ於テ被告人ヲ同行セサレハ事實ヲ發見スルヿヲ得サル必要ナル場合ニ於テハ勾留セシ被告人ト雖トモ立會ハシムルヿヲ得

民事原告人ハ私訴ニ付キ自己ノ利益ヲ保護スル者ナリ故ニ民事原告人自ラ其處分ニ立會フカ又ハ代人ヲシテ立會ハシムルヿヲ許ス且豫審ニ於テハ其犯罪事件公訴私訴ニ普通ナルヲ以テ公訴ノ証據擧レハ隨テ私訴ノ証據モ擧ル者ナリ故ニ民事原告人ノ立會ヲ許サヽル可カラス

第三項ノ但書ニ豫審判事ハ其立會ノ爲メ豫審ヲ遲延ス可カラスト實ニ民事原告人ノ立會アル爲メ臨檢搜索ノ處分ヲ遲延ス可カラサルハ當然ナリト雖トモ此レ獨リ民事原告人ノ立會フ場合ノミナラス被告人ノ立會ヲ爲ス場合ト雖トモ之レカ臨檢搜索ヲ遲延スルトキハ証據煙滅ヲ防クヿヲ得サル可シ故ニ第一項ノ場合ト雖トモ同シク豫審ヲ遲延ス可キ者ニ非サルハ勿論ナリ然ルニ故ラニ此ノヿヲ第三項ノミニ之ヲ定メタルヲ以テ第一項ノ場合ハ遲延スルモ妨ケナキ如シト雖トモ解釋上第一項ノ場合ニ於テモ第三項ト同一ニ豫審ヲ遲延ス可キ者ニ非ラサルノ精神ナリト解ス可シ

一　訴訟關係人檢証處分ニ立會フノ解

〔一〕村田氏曰ク被告人ハ頗ル利害ノ關係アルヲ以テ自ラ檢証家宅搜索ノ處分ニ立會ヒ又ハ代人ヲシテ立會ハシムルヿヲ得豫審判事ハ決シテ其立會ヲ拒絶ス可カラス○勾留ヲ受ケタル被告人ニ付テハ逃亡ノ恐アルヲ以テ自ラ立會フヿヲ許サス然レトモ本人ノ立會アルニ非サレハ事情詳悉シ難キヿアルヲ以テ豫審判事ヨリ特ニ命シテ立會ヲ爲サシムルヿアリ○被告人ノ檢証處分ニ立會フヿヲ許ス時ハ民事原告人ニモ亦其權ヲ與ヘサル可カラス蓋シ原被ノ權利ハ法律上平等無偏ナルヲ欲スレハナリ豫審判事ハ臨檢家宅搜索ヲ爲スニ付キ豫メ其旨ヲ被告人民事原告人ニ通知スルニ及ハス又是等ノ者立會ヲ請求シタル場合ト雖モ必シモ其至ルヲ待テ處分ニ取掛ルヿヲ要セス蓋シ本條ノ處分ハ毫モ機ヲ誤ル可カラサルヲ以テナリ（治罪法註釋第四卷第十七、八葉）

○清浦氏曰ク總テ取調上ノ事件ハ各自ノ利害ニ關係アルヲ以テ訴訟關係人ヲ立會ハシメ其處分ニ對シ疑惑ヲ生シ後言ナカラシムルヿヲ要ス○勾留ヲ受ケタル被告人ニ立會ヲ許サヽルモノハ或ハ虛ヲ窺ヒテ逃亡スルノ患ヲ防キ及ヒ看守護送等ノ手數ヲ省クニ在リ但勾留ヲ受ケタル時ト否トヲ問ハス代人ヲシテ立會ハシムルハ法律ノ禁スル所ニアラス若シ豫審判事ニ於テ被告本人ヲシテ立會ハシムルヿヲ必要ナリトスル時ハ勾留ヲ受ケタルニ拘ハラス又代人ヲ差出シタル場合ト雖モ特ニ本人ヲシテ立會ハシムルヿヲ得民事擔當人ト雖モ立會ヲ

求ムルトキハ之ヲ許スハ當然ナリトス○民事原告人ヲシテ檢證處分ニ立會フヿヲ許シタルノ旨趣ハ原被平等ノ權衡ヲ取リタル公正ノ處分法ニシテ被告ニ偏重セサルカメナリ○檢証處分ノタメ臨場スルヿハ必ス其旨ヲ訴訟關係人ニ通知セサルヘカラサルノ明文ナシ併シ各自ノ利害ニ關係アルヲ以テ其立會ヲ許スニ付テハ豫シメ其旨ヲ通知スルヲ可トス然レトモ訴訟關係人ノ立會ナケレハ檢証處分ニ取掛ルコトヲ得ストスルトキハ實際差支ヲ生セン且必ラス立會ハシメサルヘカラサルノ必要ナキヿモアレハ立會ヲ待ツタメニ處分ヲ遲延スヘカラス（醫藥隨筆第十號第五百五十七八葉）

○横田氏曰ク訴訟關係人檢証處分ニ立會ヲ爲スノ權アル理由（治罪法講義第二卷第百五十七八葉）

一　被告人民事原告人ハ檢証ノ撲樣ニ因リ頗ル各自ノ利害ニ關スルヲ以テ其處分ヲ目擊シ訴訟ニ付テ用意ヲ爲サヽル可カラス本條ニ明文ナシト雖モ檢察官立會ノ權アルハ言ヲ俟タス民事擔當人ト雖モ立會ヲ爲スモ妨ケナカル可シ

二　訴訟關係人ヲシテ檢証處分ニ立會ハシメタルトキハ其撲樣ヲ目擊シタルニ因リ疑惑ヲ生スルヿナク又ハ後日其處分ニ付キ不服ヲ申立ルヿ難カル可シ

訴訟關係人立會ノ手續

一　豫審判事檢証處分ヲ爲ストキハ必ス其旨ヲ檢事及ヒ被告人ニ通知ス可シ但被告人ノ立會ヲ待ツヿ能ハ

サル場合ハ此限ニ在ラス

二　民事原告人民事擔當人ニハ別段檢証處分ヲ爲ス可キヿヲ通知スルニ及ハサル可シ但民事ニ關シ是等ノ者ノ立會ヲ要スル場合ハ此限ニ在ラス

○井田氏曰ク勾留ヲ受タル被告人ハ臨檢等ノ處分ニ立會フヿヲ許サス若シ之ヲ許ス時ハ其逃亡ヲ招クノ恐アレハナリ（治罪法釋要第七十九葉）

○長井氏曰ク本條ニ於テハ判事臨檢又ハ家宅搜索等ノ處分ニ付キ自他ヲ問ハス被告人ヲ立會ハシムルヿヲ得ヘシ且他人ノ家宅ヲ搜索スル場合ニ非サレハ法律上被告人立會ノ權ヲ剝クヘカラサルモノトス○民事原告人被告人等前項ノ處分ニ立會フヿヲ得ルモ豫審判事豫テ其

旨ヲ通牒スヘキ義務ナシ但此等ノ者ヨリ豫テ其處分ニ立會ヲ爲サンヿヲ望ム旨ヲ判事ニ申立ツヘキモノトス（治罪法註釋第百五十六葉）

○立野氏曰ク被告人ハ臨檢家宅搜索ノ處分ニ立會ヒ又ハ代理人ヲシテ立會ハシムルヲ得是レ其被告人ノ利害如何ニ關スルヲ以テ正理ニ於テ此權利ヲ與フルモノナリ

○若シ被告人勾留ヲ受ケタル時ハ立會ヲ請求スルヿヲ得サラシム但本人ヲシテ現場ニ就キ證明セシムルヲ要スルノ場合アルニ於テハ判事ノ見込ヲ以テ立會ヲ爲サシム可シ○民事原告人ニ付テハ被告人ノ立會ヲ允ス場合ニ於テ其立會ヲ允スモノトス但判事ノ見込ニ因リ民事原告人ノ立會ヲ要スルト思料シタル時ハ此限ニ在ラ

ス○判事ニ於テハ家宅捜索ノ處分ヲ爲サントスル時檢事並ニ被告人民事原告人ニ其旨ヲ通牒スヘキノ義務ナシ但此等ノ者ヨリ其處分アルヿヲ知了シタル時立會ヲ爲サンヿヲ望ム旨ヲ判事ニ求ムルモノトス判事ハ急遽ヲ要スルニ於テ立會人ヲ待タスシテ其處分ニ取掛ルヿヲ得可シ（治罪法註解第百八十一二葉）

○織田氏曰ク被告人ハ判事ノ出張家宅吟味ノ處分ニ立會ヒ又ハ代人ヲ以テ立會ハシムルヿヲ得ルナリ○若シ被告人勾留セラレタルトキハ自カラ立會フヿヲ得サルナリ但シ豫審判事ニ於テ被告人ノ立會ヲ必要ナリトスルトキハ此規則ノ例外ト爲ス○民事原告人即チ犯罪ニ因リ受ケタル所ノ損害ノ賠償返還ヲ求ムル者並ニ其代人ハ前

ニ記載シタル家宅捜索ノ處分ニ立會フヿヲ得ルナリ但シ豫審判事ハ其立會ノ爲メニ豫審ヲ遷延ス可カラス○本條ハ家宅捜索ノ處分ニ立會ヲ要スヘキヲ云フナリ抑被告人ノ自カラ其家宅捜索ノ處分ニ立會ヒ又ハ代人ヲシテ立會ハシムルヲ得ルハ是レ正理ニ適スルモノニシテ被告人ノ有スル權利ナリサレド勾留ヲ受ケタルトキハ已ニ其身ノ自由ヲ失フニ因リ自カラ立會フヿヲ得ス判事ハ家宅捜索ノ處分ヲ爲サントスルニ於テ豫メ民事原告人並ニ被告人ニ其旨ヲ通スヘキノ義務ナシ但シ此等ノ者ヨリ豫テ家宅捜索アル可キヲ知了シタルトキハ其處分ニ立會ヒテ爲サンヿヲ望ム旨ヲ判事ニ通知ス可キナリ（治罪法註解第二百八十八九葉）

○詳解ニ曰ク〔問〕被告人ヲシテ檢証臨檢又ハ家宅捜索ノ處分ニ立會ヒ又ハ代人ヲシテ立會ハシムルヿヲ得セシムルハ何ノ故ソヤ〔答〕檢証臨檢又ハ家宅捜索等ハ其被告人ノ利害ニ關スル頗ル大ナルヲ以テ通常之ヲ許スノ趣意ナリトス既ニ被告人ニ之ヲ許セハ又其差支アルトキハ之カ代人ヲ出スヿモ許サヽルノ理ナシ然レトモ被告人若シ既ニ勾留ヲ受ケタルモノナルトキハ之カ立會ヲ許サヽルヲ可トスルカ故ニ此場合ニ於テハ或ハ之ヲ拒絶スルヿヲ得ヘシ但豫審判事ニ於テ被告人ノ立會ヲ必要ナリト思料スルトキハ其職權ヲ以テ之カ立會ヲ命スルヿヲ得ルモノトス○〔問〕前條第二項末文但其立會ノ爲メ豫審ヲ遲延スヘカラストハ如何ナルヿヲ指稱シタルモノナルヤ

〔答〕法律ハ檢事民事原告人又ハ其代人ヲシテ檢証臨檢家宅捜索ニ立會フヿヲ得セシメタルニ付若シ此等ノモノ豫審判事ノ檢証臨檢又ハ家宅捜索ヲ爲スノトキニ該リ己レノ差支ヲ口實トシ其日時ノ猶豫ヲ願ヒ得ヘシト誤解スルヿアランヲ慮リ是等ノ者假令正當ノ事由アリテ立會ニ差支アルヿヲ証明スルモ其立會ト否トヲ問ハス其請願ヲ允サスシテ直ニ之カ處分ヲ爲シ得ヘキヿヲ定ムルモノトス（治罪法詳解第十三號第十二三葉）

○森氏曰ク被告人ハ臨檢家宅捜索ニ立會フノ權利アリ又代人ヲシテ立會ハシムルノ權アリ但シ被告人勾留ヲ受ケタル時ハ逃亡ノ恐アルヲ以テ自ラ立會フヿヲ許サス然レトモ豫審判事被告人ノ立會ナケレハ事實詳明ナラス

ト見込ムトキハ被告本人ノ立會ヲ命スルヿヲ得○被告人已ニ右ノ處分ニ立會ノ權アレハ民事原告人モ亦之レニ立會フノ權アリ但シ豫審判事ハ民事原告人ノ立會ヲ待テ處分ヲ遲延スルヿヲ得ス（治罪法註解大成第百七葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百六十四條

家宅搜索ノ場合ニ於テ豫審判事ハ第百六十條ノ規則ニ從ヒ物件ヲ差押フ可シ

物件ヲ差押ヘタル時ハ其目錄ノ謄本ヲ立會人ニ渡ス可シ

（註）本條ハ家宅搜索ノ際物件ヲ差押フル規則ヲ定ム家宅ヲ搜索スルノ目的ハ素ト物件ヲ差押フルニ在リ而テ

其物件ヲ差押フルニハ第百六十條ノ現則ニ從ヒ處分ス可シ即チ物件ノ出所及ヒ摸樣ニ因リ被告人ノ人違ナキヿ又ハ犯罪ノ摸樣ヲ知ルニ足ル可シト思料シタル時等總テ事實發見ニ必要ナリトスル物件ヲ差押ヘテ認印ヲ爲シ目錄ヲ作リ書記ヲシテ其監護ヲ爲シ又ハ遞送セシムル者ナリ而テ其目錄ノ謄本ヲ立會人ニ渡シ置クハ後日紛亂セサル爲メ之ヲ豫防スル者ナリ

一　家宅搜索ノ際物件差押ヲ爲スノ解

（一）村田氏曰ク豫審判事ハ家宅ヲ搜索シテ其果效ヲ得即チ犯罪ヲ證明スルニ足ル可シト思料スル所ノ物件ヲ發見シタル時ハ第百六十條ノ規則ニ從ヒ之ヲ差押フ可シ其物品目錄ノ謄本ヲ立會人ニ渡スハ所有權ヲ重ンスルノ

趣意ニ出タル者ナリ若シ其目錄ノ謄本ヲ下付セサル時ハ立會人ヨリ之ヲ求ムルノ權アリ（治罪法註釋第四卷第十八九葉）

○清浦氏曰ク第百六十條ニ於テハ犯所臨檢ノ場合ヲ示シ本條ハ家宅內ノ處分ヲ云フ犯所臨檢ノ際差押ヘタル物件ニ付テハ目錄ヲ作ルノミニシテ其目錄ヲ立會人ニ渡スニ及ハス但其場ニ居合セタル者ノ中ニテ所有主アリテ目錄ノ寫ヲ下附セラレンコトヲ求メタルトキハ格別ナリトス○家宅內ニ於テハ否ラス物品保護ノタメ特ニ被告人若クハ其親屬又ハ戶長ヲシテ立會ハシムルモノナレハ後日ノ憑証ニ供スルタメ目錄ノ寫ヲ立會人ニ渡スヘシ○物件差押ニ關スル手續其他監護遞送等ノ事ハ總テ第百六十條ニ從フヘキモノトス（臨聽隨筆第十號第五百五十九六十葉）

○横田氏曰ク家宅搜索ノ場合ニ於テ物件差押ヲ爲スノ手續（治罪法講義第二卷第百五十八九葉）

一　家宅搜索ノ目的ハ物件差押ナルヲ以テ其差押ヲ爲スヿヲ得ヘキハ當然ナリ本條ハ第百六十二條ノ場合ニ於テモ猶ホ其手續ハ第百六十條ノ規則ニ同キヿヲ注意シタルマテニテ家宅搜索ノ場合ニ於テ物件差押ヲ爲スヿヲ得ヘキヿヲ定メタルニ非ス

二　物件差押ノ手續ノミナラス差押ヘタル物件ノ取扱ニ付テモ亦第百六十條ノ規則ニ從ハサルヲ得ス若シ急遽ノ際書記ヲ同行セサルトキハ何レノ場合ニ於テモ豫審判事立會人ノ立會ニ依リ自ラ物件ヲ監護シ又ハ遞送スルノ處置ヲ爲ス可シ

三　差押ヘタル物件ノ目錄ハ立會人中其物件ノ所有主アルトキハ之ニ其謄本ヲ渡ス可シ若シ所有主ノ立會ナキトキハ他ノ立會人ニ渡ス可シ此規則ハ第百六十條ノ場合ニ於テモ之ヲ適用スヘシ

○井田氏曰ク家宅搜索ノ場合トハ第百六十二條ノ場合ヲ指ス（治罪法釋要第八十葉）

○長井氏曰ク第百六十條ニ就テ見ル可シ（治罪法註釋第百五十六葉）

○立野氏曰ク家宅搜索ノ場合ニ於テ犯罪ニ關スルモノト思量シタル物件ヲ發見シタル時ハ第百六十條ノ規則ニ從ヒ之ヲ押收ス可シ之ヲ押收シタル時ハ其物件目錄ノ謄本ヲ立會人ニ下付ス可シ若シ之ヲ下付セサル時ハ立會人ヨリ請求スルノ權アルヿ勿論ナリ是レ其所有權ニ對シ下付ス可キノ義務ナリトス（治罪法註解第百八十三葉）

○織田氏曰ク家屋敷吟味ノ場合ニ於テ豫審判事ハ第百六十條即チ被告人ノ人違ナキヿ並ニ犯罪ノ模樣ヲ知ルニ足ルト思料シタル時ニ物件ヲ差押ヘル規則ニ從ヒ品物ヲ差押フ可シ斯ク取計ヒタル時ハ其品物ノ目錄ヲ作リ其寫書ヲ立會人ニ渡ス可キナリ○本條ノ規則ニ從ヒ被告人ノ家宅ニ非ラスシテ他人ノ家宅ニ於テ犯罪ニ關スルト思量シタル物件ヲ差押ヘタルトキハ判事必ス家人ニ請取書ヲ下付ス可シ何故トナレハ其品物或ハ家人ノ所有ニ屬シ或ハ其義務ヲ負フ所ノモノナル可ケレハナリ（治罪法註釋第二百九十葉）

○詳解ニ曰ク〔問〕本條第一項ノ趣意如何〔答〕本條ハ第百六十

條ノ補充ニ係ルモノトス蓋シ第百六十條ニ依ルトキハ家宅捜索ヲ爲シタルニ因リ犯罪若クハ無罪ヲ証明スルニ足ルヘキ証料ヲ得レハ即チ封印ヲ爲シ且目録ヲ作ルヘキヿヲ定ム然リ而メ之カ監護遞送ハ書記之ヲ擔當スヘシトアレトモ抑書記カ監護遞送ヲ爲ス迄ニ如何ナル處分ヲ爲シテ可ナルヘキヤヲ定メス是レ本條ニ於テ其ノ物件ヲ差押フヘキヿヲ命シ始メテ其首尾ヲ完タカラシムル所以ナリ○〔問〕第二項ニ仍レハ物件ヲ差押ヘタルトキハ其目録ノ謄本ヲ立會人ニ渡スヘシトアレトモ抑犯罪若クハ無罪ノ証明ヲ爲スヘキ物件ヲ押収スルハ社會ノ公益ヲ思フニモ被告人ノ利益ヲ慮ルニモ共ニ必要ナルモノナレハ敢テ其謄本ヲ渡ス等ノ手數ヲ爲スニ及ハス

直ニ押収ノ申渡ヲ爲スヲ以テ足レリトスルモノヽ如キニアラスヤ〔答〕物件差押ハ素ト刑法ニ依テ宣告スル物件没収トハ其性質ヲ異ニセリ則チ物件差押ノ本義ハ一時其物件ノ散逸藏匿ヲ防キ一ニ被告事件ノ証明ヲ爲スノ用ヲ欠サルカ爲ナリ故ニ唯之カ封印ヲ爲シ之ヲ運搬シテ以テ公廷ニ致サシムルニ過キス而シテ其差押ヘタル物件目録ノ謄本ヲ立會人ニ渡スハ其物件ノ數及ヒ所在ヲ確明ニシ以テ他日ノ錯雜ヲ豫防センカ爲メナレハ啻ニ言渡シヲ以テ足レリトスヘキモノニアラサルナリ（治罪法詳解第十三號第十三四五葉）

○森氏曰ク家宅捜索ノ場合ニ於テ犯罪ヲ證明スヘキ物件ヲ發見シタル件ハ第百六十條ノ規則ニ從ヒ其物件ヲ差

押へ其目錄ノ謄本ヲ立會人ニ渡ス可シ（治罪法註解大成第百七葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百六十五條

豫審判事ハ被告人物件差押ノ處分ニ立會ヒタルト否トヲ問ハス其物件ヲ被告人ニ示シ辯解ヲ爲サシム可シ

其訊問及ヒ陳述ハ之ヲ調書ニ記載ス可シ

（註）本條ハ差押ヘタル物件ヲ被告人ニ示シ辨解ヲ爲サシムル規則ヲ定ム此レ心証ヲ得ル最モ緊要ノ處分ナリ何トナレハ人自ラ爲シタル事物ニ親シク接スルトキハ精神爲メニ動キ隨テ顏色言語自ラ變スルハ自然ノ勢ナリ例ハ血痕アル刀ト其被殺ノ死屍トヲ示サルルトキ

ハ之ヲ殺シタル者ナレハ如何ニ兇惡ナル者ト雖モ顏色言語忽チ變シ決テ其實ヲ蔽フヿ能ハサル者ナリ或ハ落涙前非ヲ悔テ眞實ノ白狀ヲ爲ス者モアル可シ若シ之ヲ殺シタル者ニアラサレハ之ニ接スル自若トシテ動カス其辨解眞ヲ表スルニ足ル者アル可シ故ニ被告人物件差押ノ處分ニ立會タルトキハ其場ニ於テ之ヲ示シ又之ニ立會ハサルトキハ後ニ之ヲ示シ必ス其物件ニ付辨解ヲ爲サシムルトキハ有罪無罪ノ心証之ニ因テ定マルヿ尠カラサル可シ

其訊問及ヒ陳述ヲ調書ニ記載スルハ一般ノ規則ニシテ別ニ本條ニ記載スルニ及ハサルナリ

一　差押物件ヲ被告人ニ示シ辯解ヲ爲サシムルノ

解

〔一〕村田氏曰ク事實ヲ證明スルニ必要ナリトシテ差押ヘタル物件ヲ被告人ニ示シテ尋問スル時ハ被告人遂ニ惡事ヲ隱蔽スルヿ能ハスシテ眞實ヲ吐露スルヿアラン是レ直接ニ其物件ニ對シ神情ノ感動スル者アレハナリ其尋問及ヒ陳述ハ事件ノ虛實ヲ驗審スルニ付キ最モ重要ノ者ナルヲ以テ細大ヲ論セス之ヲ調書ニ記載セサル可カラス（治罪法註釋第四卷第十九葉）

○清浦氏曰ク被告人檢証處分ニ立會ヒタルトキハ其場ニテ一々物件ヲ指示シテ辨解ヲ爲サシメ又殺傷犯罪ノ場合ニ於テハ被兇者ニ比對セシメ又豫審ノ訟廷ニ於テハ被告人檢証處分ニ立會ヒタルト否トヲ問ハス必ラス是

等ノ物件ニ就キ辨解ヲ爲サシムヘシ是レ事實ヲ証明スルニ於テ最必要ノ處分ナリトス例ヘハ此物件ハ汝ノ所有ナルカ如何シテ之ヲ所有スルカ此物件ノ某所ニ在ルハ如何汝ノ衣服ニ血痕ノ汚染スルハ如何衣服ノ切裂シタルハ如何又貨幣鑄造ニ供スル器械ヲ儲藏スルハ如何此紙幣ノ出所ハ如何ト訊問シ辨解セシムルノ類以上記載スル如キ問答ハ悉皆調書ニ記載シ物件ト共ニ之ヲ公判ノ資料ニ供スルモノトス其問答手續ハ第百四十九條以下ニ定メタル被告人訊問ノ規則ニ從フヘキモノトス（隨聽隨筆第十號第五百六十一葉）

○横田氏曰ク檢証處分ニ付キ被告人ヲ訊問スルノ手續（治罪法講義第二卷第百六十、六十一葉）

一　被告人檢証處分ニ立會ヲ爲サヽルトキハ更ニ豫審ノ訟廷ニ於テ被告人ノ面前ニテ差押物件ヲ開封シ之ヲ指示シテ辨解ヲ爲サシム可シ

二　被告人檢証處分ニ立會ヲ爲シタルトキハ其場所ニ於テ辨解ヲ爲サシメ又ハ別段豫審ノ訟廷ニ於テ辨解ヲ爲サシムルヿアル可シ

四　被告人ニ辨解ヲ爲サシムルニ付テハ第百四十九條以下ニ定メタル被告人訊問ノ規則ニ從ハサル可カラス

○井田氏曰ク差押ヘタル物件ハ何レモ犯罪ニ關係アリテ証據ト爲ル可キ物ナリ故ニ之ヲ被告人ニ示シ辨解セシム其當否如何ニ因リ罪ノ有無ヲ推知スルヿヲ得ルヲ以

テナリ（治罪法釋要第八十葉）

○長井氏曰ク本條ハ被告人物件差押ニ立會フモ立會サルモ其差押ヘタル物件ヲ之ニ示シ其答ヲナサシムヘキヲ云フ蓋シ其物件ニ付キテハ樣々ニ被告人ヲ訊問スヘキモノトス（治罪法註釋第百五十七葉）

○立野氏曰ク被告人ノ立會タルト否トヲ問ハス犯罪ノ徵憑事實ノ推測又ハ顯跡ヲ知ル爲メ押收シタル物件ハ一々之ヲ被告人ニ示シ其辨解ヲ爲サシム可シ例ヘハ此物件ハ其所有ナルカ如何シテ之ヲ得タルカ其物件犯罪ノ場所ニ在リタルハ如何被告人ノ衣服血ニ染ミタルハ如何被服ノ破裂シタルモノ犯所ニ在リタルハ如何等ノ疑問ヲ爲ス此訊問ニ對シテ被告人ノ供述ヲ爲スニ其眞實

ヲ吐クカ又ハ包藏スルカハ判事之ヲ辨別スルニ於テ蓋シ容易ナリトス○其訊問及ヒ供述ハ一々之ヲ調書ニ記載スヘキモノトス是レ其答辨ノ虚實ヲ檢審スルニ付キ要用ナルモノナリ（治罪法註釋第百八十三四葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ被告人ノ品物差押ノ取計ラヒニ立會ヒタルト否トニ拘ハラス其品物ヲ被告人ニ示シ明瞭ニ其品物ノ因由ヲ說カシム可シ此等ノ訊問並ニ申述ハ之ヲ調書ニ記載スヘキナリ○本條ハ差押ヘタル品物ニ付テ被告人ノ辨解ヲ求ムルヲ云フナリ其辨解ヲ爲サシムル爲メ判事ハ各樣ニ訊問ヲ爲ス可シ例ヘハ此物件ハ其所有ナル乎如何シテ之ヲ得タル乎其物品犯所ニ在リシハ如何被告人ノ衣服血ニ染ミタルハ如何其衣服ノ

折裂シタルモノ犯所ニ在リシハ如何等ノ疑問ヲ爲ス是レナリ此等ノ事項ニ付テハ更ニ通常ノ法式ニ循ヒ訊問ヲ爲ス可キモノトス而シテ其訊問並ニ陳述ハ調書ニ記載ス可キナリ（治罪法註釋第二百九十一二葉）

○詳解ニ曰ク渾テ犯罪ニ係ル物件ナリト思量シタルモノヲ豫審判事カ差押ユルヿハ前條ニ定ムル所ナリ故ニ本條ニ於テハ其物件ヲ被告人ニ示シ之カ辨解ヲ爲サシメ且其訊問並ニ訊問ニ對スル陳述ハ之ヲ調書ニ記載ス可キヿヲ定ム蓋シ其訊問トハ假令ハ殺傷犯罪ニ付刀劍ノ血ニ染ミタルヲ示シ之ハ被告ノ所有ナリヤ否ヲ問ヒ或ハ鬪毆罪ニ付折裂ノ衣片アルモノヲ示シ其質問ヲ爲ス等ニテ凡ソ人直接ニ其物件ニ對スルトキハ或ハ精神爲ニ

感動スル所アリテ自テ事實ヲ蔽フヿ能ハサルニ至ルヿアリテ實際上裨益ヲ得セシムルヿアルヘシ其他別ニ疑點ニ渉ルモノアラスト思料スルニ付復タ喋々ノ辨ヲ載セス（治罪法詳解第十三號第十五六葉）

○森氏曰ク差押ヘタル證據物件ニ付テ被告人正當ノ辨解アランモ知ルヘカラサルニヨリ其差押ヘヲ爲シタルトキハ被告人ノ立會フタルト否トヲ問ハス其物件ヲ被告人ニ示シ辨解ヲ爲サシム可シ其訊問及ヒ被告人ノ陳述ハ通常ノ規則ニ從テ調書ニ記載ス可シ（治罪法註解大成第百八葉）

編者曰ク右諸氏ノ說穩當ナリ

治罪法異同辨第五十一號追加之貳

堀田正忠
高谷恒太郎　同編

第百六十六條

豫審判事ハ臨檢ノ場所ニ於テ證人ノ陳述ヲ聽クヿヲ必要トスル時ハ書記ノ立會ニ依リ各別ニ之ヲ訊問ス可シ

第百七十條以下ノ規則ハ本條ニモ又之ヲ適用ス

（註）本條ハ臨檢ノ場所ニ於テ證人ヲ訊問スル規則ヲ定ムル者ナレハ訟廷ニテ訊問ヲ爲スヲ正則トス然ルニ實地實物ニ就テ之ヲ聞カサレハ其事實ヲ證スルヿヲ得サル場

合アリ故ニ臨檢ノ場所ニ於テ其陳述ヲ聽クヿヲ許シタルナリ而テ証人其現場ニ在ルトキ又ハ第百八十五條ノ規則ニ從ヒ其場所ニ同行シタルトキハ差支ナシト雖モ若シ實際ニ於テ他ニ在ル証人ヲ呼出スニハ二十四時ノ猶豫ヲ與ヘサル可カラサルヲ以テ直チニ其陳述ヲ聞クヿ能ハサルカ如シ然ルニ此場合ニ於テハ其猶豫ヲ與ヘス即尅呼出シテ之ヲ訊問スルノ便法ヲ行フヿヲ得ヘシ但証人其呼出ニ應セサルモ罰金ノ言渡ヲ爲スヿヲ得ス此レ規則ニ因テ猶豫アル呼出狀ヲ發セサルヲ以テナリ

實地ニ於テ証人訊問ヲ爲スモ書記ノ立會ニ依リ之ヲ訊問ス可シ若シ急遽ノ際書記ヲ同行スルヿヲ得サルトキハ二名ノ立會人アルヲ要ス

証人訊問ヲ爲スニ數名ノ証人アルトキハ一人毎ニ之ヲ訊問シ同時ニ訊問セサルヲ本則トス此レ雷同漏泄ヲ防クナリ故ニ臨檢ノ場所ニテ訊問スルモ此本則ヲ用ヒ各別ニ之ヲ訊問スルナリ

第百七十條以下即チ証人訊問ニ付テノ規則ハ本條ニモ之ヲ適用シ即チ証人宣誓ヲ爲スヿ及ヒ証人タルヿヲ得サル者ノ區別ヨリ事實發見ノ爲メ對質ヲ爲スヿ訊問調書ヲ作ルヿ等ノ規則皆之ヲ適用ス

本條ニハ証人ノヿノミヲ規定シ鑑定人ノ事ヲ記セス然ルトキ鑑定ナル者ハ實物ニ就テ鑑定スル者ナレハ其物件ノ所在ニ付テ鑑定スルヲ本則トス故ニ臨檢ノ場所

ニ於テ直チニ鑑定ヲ爲サシムルヿハ勿論別ニ明文ヲ要セサルナリ

一　臨檢ノ場所ニ於テ証人ヲ訊問スルノ解

〔一〕村田氏曰ク家宅捜索犯所臨檢ノ場合ニ於テ證人ノ陳述ヲ聽カサレハ事件ノ虚實ヲ知ルヿ能ハサルヿアリ此場合ニ於テハ其場ニテ同行シタル書記ノ立會ニ依リ〔第百四十八條參看〕各人各別ニ訊問ス是レ其陳述ノ雷同ヲ防クカ爲メナリ證人ヲ訊問スルニ付キ他ニ履行ス可キ法式勘シトセス是レ第百七十條以下即チ證人訊問ノ規則ヲ茲ニ適用スル所以ナリ（治罪法註釋第四卷第二十葉）

○清浦氏曰ク証人訊問ハ訟廷ニ於テ之ヲ行フヲ常トス併シ時機緊急ニシテ直ニ聞供セサレハ復タ後日ニ得ルヿ能ハサル場合又ハ現場ニ就テ証言ヲ聞クトキハ始中終ノ情況ヲ詳悉スルニ於テ尤效益アリト思料シタル場合ニ於テハ臨檢ノ場所ニテ訊問スルヿヲ得但此場合ト雖トモ書記ヲ立會ハシムヘシ若シ事緊急ニ出テ書記ノ立會ヲ得ル能ハサル時ハ第百四十八條ニヨリ立會人ヲ立會ハシメ他ノ証人ノ雷同ヲ豫防シ且豫審密行ノ主義ニヨリ一人毎ニ之ヲ別チ訊問スヘシ假令臨檢ノ場所ニ於テ訊問スルニモセヨ其法式ヲ履行セサルヲ得ス故ニ訟廷内ニ於テ執行スル處ノ証人訊問法即チ第百七十條以下ノ法式ニ從フヘキハ當然ナリトス（隨聽隨筆第十號第五百六十三四葉）

○横田氏曰ク檢証處分ニ付キ証人ヲ訊問スルノ手續（治罪法講義第二卷第百六十、六十一葉）

三　証人ヲ分別ニ訊問スルハ豫審密行ノ主義ニ背ク可カラサルヿヲ注意シタルモノトス此規則ハ被告人ニ辨解ヲ爲サシムルニモ亦之ヲ適用セサル可カラス

四　証人ヲ訊問スルニ付テハ第百七十條以下ノ規則ヲ適用ス可キヿヲ定ム

○長井氏曰ク各別ニ訊問スルトハ一人宛分チテ訊問スルヲ云フ○證人訊問ノ法式ハ次節ニ於テ定ムル法ニ從フモノトス（治罪法註釋第百五十七葉）

○立野氏曰ク豫審判事ハ家宅捜索犯所臨檢ノ所分ヲ行フニ當リ證人ノ訊問ヲ聽クヿヲ要スルノ場合アリ此場合ニ於テハ第四十八條ノ規則ニ從ヒ書記ノ立會ニ依リ一人毎ニ各別ニ訊問ス同時ニ數人ヲ訊問スル時ハ相互ニ

其申立ヲ同一ナラシメントスルノ意思ヲ起シ終ニ其眞實ノ證ヲ失フノ恐レアリトス第百七十條以下證人訊問ノ規則ヲ適用ス可シ（治罪法註解第百八十四五葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ犯所臨檢ノ時ニ於テ證據人ノ申述ヲ聽クヿヲ必用ナリトスルトキハ書記ト立會ノ上ニテ各々別ニ之ヲ問ヒタヽス可シ此訊問ヲ爲スニ於テ第百七十條以下ノ證人訊問ノ規則ヲ用フルナリ○本條ニ於テハ證人ヲ訊問スルニ付缺ク可カラサル所ノ一要件アリ即チ各人隔別ニ訊問ス可キヿヲ定ムル是レナリ蓋シ此要件タル此ニ記載スルヲ要セサルカ如シト雖モ要件中ノ尤モ要件ナルモノナルヲ以テ故ラニ之ヲ指定シタルナリ（治罪法註釋第二百九十二三葉）

三　証人ヲ分別ニ訊問スルハ豫審密行ノ主義ニ背ク可カラサルヿヲ注意シタルモノトス此規則ハ被告人ニ辨解ヲ爲サシムルニモ亦之ヲ適用セサル可カラス

四　証人ヲ訊問スルニ付テハ第百七十條以下ノ規則ヲ適用ス可キヿヲ定ム

○長井氏曰ク各別ニ訊問スルトハ一人宛分チテ訊問スルヲ云フ○證人訊問ノ法式ハ次節ニ於テ定ムル法ニ從フモノトス（治罪法註釋第百五十七葉）

○立野氏曰ク豫審判事ハ家宅捜索犯所臨檢ノ所分ヲ行フニ當リ證人ノ訊問ヲ聽クヿヲ要スルノ場合アリ此場合ニ於テハ第四十八條ノ規則ニ從ヒ書記ノ立會ニ依リ一人毎ニ各別ニ訊問ス同時ニ數人ヲ訊問スル時ハ相互ニ

其申立ヲ同一ナラシメントスルノ意思ヲ起シ終ニ其眞實ノ證ヲ失フノ恐レアリトス第百七十條以下證人訊問ノ規則ヲ適用ス可シ（治罪法註解第百八十四五葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ犯所臨檢ノ時ニ於テ證據人ノ申述ヲ聽クヿヲ必用ナリトスルトキハ書記ト立會ノ上ニテ各々別ニ之ヲ問ヒタヽス可シ此訊問ヲ爲スニ於テ第百七十條以下ノ證人訊問ノ規則ヲ用フルナリ○本條ニ於テハ證人ヲ訊問スルニ付缺ク可カラサル所ノ一要件アリ即チ各人隔別ニ訊問ス可キヿヲ定ムル是レナリ蓋シ此要件タル此ニ記載スルヲ要セサルカ如シト雖モ要件中ノ尤モ要件ナルモノナルヲ以テ故ラニ之ヲ指定シタルナリ（治罪法註釋第二百九十二三葉）

○詳解ニ曰ク家宅捜索犯所ノ臨檢ヲ行フニ方リ證人ヲ訊問スルノ緊要ヲ覺フルヿナシトスヘカラス是レ本條ヲ設クルノ理由トス但証人ヲ訊問スルニハ第六節ニ定ムル所ノ法式ニ從フヲ勉ム可キナリ然レ𪜈其法廷ニ於テスルト家宅若クハ犯所ニ於テスルト或ハ一樣ニ行ハルヘカラサルモノアリテ其間彼是ノ別ナキ能ハス蓋シ法律ハ一々之ヲ明示セスシテ實際行ハレサルモノヲ强テ行フヿヲ命セスト雖モ其証人ヲ各別ニ訊問スルハ誠ニ至要ノヿナルヲ以テ茲ニ之ヲ定ムルモノトス（治罪法詳解第十三號第十六七葉）

○森氏曰ク犯所臨檢家宅捜索ノ場所ニ就テ證人ノ陳述ヲ聽クヿヲ必要ナリトスル時ハ書記ノ立會ヲ以テ各別ニ

證人ヲ訊問ス可シ證人ヲ訊問スルニ付テノ法式ハ第百七十條以下ニ在ルヲ以テ右ノ場合ニ於テモ第百七十條以下ノ規則ヲ履行ス可シ（治罪法註解大成第百八葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百六十七條

豫審判事ハ前數條ニ記載シタル處分中何人ニ限ラス允許ヲ得スシテ其場所ニ出入スルヿヲ禁スルヲ得

若シ其禁ヲ犯ス者アル時ハ之ヲ逐斥シ又ハ處分ヲ終ルマテ之ヲ留置スルヿヲ得

（註）本條ハ前數條ノ處分中、其場所ノ出入ヲ禁スルノ規則ヲ定ム豫審判事前數條ニ記載シタル處分即チ臨檢家宅捜索物件差押等ノ處分ヲ爲スハ畢竟事實發見ノ爲

メ証據ヲ集取スルニ在リ然ニ其處分中自由ニ他人ヲシテ其場所ヲ出入セシムルトキハ証據物件ヲ紛亂シ証人ハ離散シ頗ル防礙ヲ爲スヿアリ故ニ豫審判事ノ允許ヲ得サレハ何人ト雖モ其場所ニ出入スルヿヲ禁スルヿヲ得ルノ權ヲ與ヘテ以テ其處分ヲ容易ナラシメタリ而テ之ヲ禁スルト否トハ豫審判事ノ見込ヲ以テ實際防礙ノ有無ニ因テ之ヲ定ム可キ者ナリ例ハ其場所ニ居合タル者ノ中ニハ証人トナル可キ者モアル可シ又共犯人モアル可クト見込ム場合ニ於テハ其場ヲ出テ去ルヿヲ禁シ又他ヨリ其場ニ入ラントスル者アルニ之ヲ入ルヽトキハ其調ヲ他ニ漏シ又ハ私ニ証據物件ヲ脫漏スルノ恐アリト見込ム場合ニ於テハ其場ニ入ルヿヲ禁スルノ類ナリ

第一項ニ其出入ヲ禁スルノ權ヲ豫審判事ニ付與スルモ其制裁ナキトキハ強テ出入スル者アルトキハ其權遂ニ行ハレス故ニ第二項ニ於テ其制裁ヲ定メ其禁ヲ犯シ出入スル者アルトキハ或ハ之ヲ逐斥シ或ハ其處分ヲ終ルニ之ヲ其場所又ハ他ノ場所ニ留置スルヿヲ許スナリ然ルニ若シ暴行脅迫ヲ以テ強テ出入スルトキハ此レ公務ヲ行フ官吏ニ抗拒スル者ナリ刑法第百三十九條ニ依テ罰セラル可シ

一　檢証ノ場所ニ外人ノ出入ヲ禁スルノ解

〔一〕村田氏曰ク檢證臨檢ノ場所ニ衆人濫リニ出入スル時ハ或ハ證憑ヲ湮滅シ或ハ取調ニ關シ必要ナル者ト他ノ無

用ノ者ト混亂シ其處分ノ妨礙ヲ爲スニ斟カラス故ニ其處分ニ關係アル者ノ外ハ身分ノ如何ヲ問ハス豫審判事ノ允許ナクシテ一切濫入濫出スルヿヲ許サス若シ其禁ヲ犯シテ入ル者ハ之ヲ逐斥シ出ル者ハ其處分ノ結了スルマテ之ヲ留置スルヿヲ得其留置ハ一時權宜ノ處分ナルヲ以テ決シテ之ヲ刑ト混同ス可カラス（治罪法註釋第四卷第二十、二十一葉）

○清浦氏曰ク前數條ノ處分中何人ト雖モ檢証ヲ爲ス場所ニ出入スルヲ禁スルモノハ見証人ノ散亂ヲ防キ証憑ノ湮滅ヲ阻メ衆人ノ雜沓ヲ制シテ取調ヲ障碍セシメサルニ在リ況ンヤ檢証ノ場所ハ豫審ノ訟廷ト看做シテ可ナリ然ラハ豫審ハ密行主義ナルヲ以テ固ヨリ衆人ヲシテ傍ニ居テ觀聽セシムルノ理ナシ第二百七十二條ニ曰ク

裁判長ハ公廷ニ於テ諸般ノ取締ヲ爲シ稱賛誹謗其他辨論ヲ妨害スル者アル時ハ之ヲ制止云々トアリ豫審判事檢証ノ場合ニ於テハ自ラ之ト同一ノ權ヲ有ス故ニ何人ト雖モ禁ヲ犯ス者アル時ハ之ヲ場外ニ逐斥シ又再三檢証ノ場所ニ入ラントスル者ハ處分ヲ終ル迄之ヲ他ノ場所ニ留置スルヲ得但其留置ハ犯禁ノ制裁トシテ施スノ刑ニハアラス佛治罪法第三十四條ト異ナリ（隨聽隨筆第十號第五百六十五六葉）

○横田氏曰ク檢証ノ場所ニ外人ノ出入ヲ禁スルノ處分（治罪法講義第二卷第百六十一、二葉）

一　檢証ノ場所ハ訟廷ト假定スルヿヲ得ヘシ其出入ヲ禁スルハ見証人ヲシテ散亂セシメサルト衆人ヲシ

テ取調ヲ妨碍セシメサルトニ在リ即チ第二百七十二條ニ於テ裁判長ニ附與シタル權ト同視ス可キモノトス

二　犯禁者ノ處分ハ之ヲ逐斥シ又ハ一時之ヲ拘留場若シハ其他ノ場所ニ留置スルマテニテ別ニ刑ヲ言渡スヿヲ得ス佛國治罪法第三十四條ノ規則ト同シカラス

○井田氏曰ク臨檢家宅搜索ノ場合ニ於テ他人其場所ニ濫入シテ處分ヲ妨ケ又ハ其場所ニ在ル者濫リニ離散シテ立會ヲ爲サヽルヿナシトセス此場合ニ於テハ入ル者ヲ逐斥シ出ル者ヲ留置スルヿヲ得（治罪法釋要第八十一葉）

○長井氏曰ク判事ハ前數條ニ記載スル處分ヲ施スニ當リ

其臨檢等ノ場所ニ犯罪ノ本人若クハ共犯人アルヘシト思料シタルトキハ其場所ニアル者ヲ離散スルヿヲ抑制シ或ハ衆人會同スルヲ以テ外形ノ摸樣ヲ檢證スルノ障碍ヲ爲スヘキ場合ニ於テハ之ヲ解散セシムルヿヲ得ヘキモノトス（治罪法註釋第百五十八葉）

○立野氏曰ク豫審判事檢證臨檢ノ場所ニ他人ノ出入ヲ禁スルハ其處分ノ障碍ヲ爲スヲ防ク爲メノミナラス其出入スル衆人中或ハ犯罪者ノ連累若クハ親族故舊等アッテ其證據ヲ掩蔽シ又ハ消滅スルノ恐アルヲ以テナリ故ニ判事ノ允許ヲ得タル者ニ非サンハ其場所ニ出入スルヿヲ許サス○若シ其禁ヲ犯シテ濫入スル者ハ之ヲ逐ヒ斥ケ出ル者ハ其處分ヲ終ル迄之ヲ留置スルヿヲ得之ヲ

留置逐斥スルハ其禁ヲ全カラシムルノ權ヲ與フルモノナリ（治罪法註解第百八十五六葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ前ノ數條ニ掲ケタル處分中誰ニテモユルシヲ得スシテ其場所ニ出入スルヿヲ禁スルヲ得ルナリ若シ其禁ヲ犯ス者アルトキハ之ヲ逐ヒ退ケ又ハ其處分ヲ終ル迄之ヲ留置クヿヲ得ルナリ○本條ハ前數條ニ記載シタル處分ヲ容易ニ行ハシムルヲ云フナリ判事ハ時ノ摸樣ニ依リ或ハ臨檢ノ場所ニ在ル者ノ離散ヲ抑ヘ或ハ之ヲ解散セシムルヿヲ得其離散スルヲ禁スルハ衆人中或ハ犯罪ノ本人若クハ共犯人アル可シト思料シタル時ニ在リ其盡ク解散セシムルハ外形ノ摸樣ヲ檢證スルニ止ルヲ以テ衆人ノ會集大ニ障碍ヲ爲ス可時ニ

在リ若シ判事ノ禁ヲ犯ス者アレハ之ヲ勾留シテ相當ノ刑罰ニ處ス可キナリ（治罪法註釋第二百九十三四葉）

○詳解ニ曰ク〔問〕其場所ニ出入スルヲ禁スルハ如何ナル事實ノトキニ於テシ如何ナル理由アルヤ〔答〕離散ヲ制スルハ即チ其場所ヲ出ルヲ禁スルナリ解放ヲ命スルハ即チ其場所ニ入ルヲ禁スルナリ蓋シ第一ノ場合ハ衆人中犯罪ノ本人若クハ共犯人又ハ見証人アルヘシト思料シタルトキニ於テ行フヘキモノナリ第二ノ場合ハ犯人ノ親族故舊又ハ共犯人等陰ニ通謀シテ証據湮滅セシメ或ハ陰ニ証人ノ自由ヲ奪ヒ事實ヲ隱秘セシメントスル等ノ疑ヒアルトキニ於テ命令スルモノナレハ二者共ニ尤モ必要ナルモノニテ苟モ輕視スヘカラサルモノナリ故ニ之ニ背

クモノアルトキハ一ハ强テ之ヲ留置シ一ハ之ヲ逐斥スルヿヲ得セシムルモノトス（治罪法詳解第十三號第十七八葉）

○森氏曰ク臨檢ノ場所ニ他人入來リ又ハ其場所ニ在ル者他所ニ出ルトキハ證憑ヲ湮滅シ其他取調ヲ防碍スヘシ故ニ豫審判事ハ時宜ニヨリ處分中何人ニ限ラス允許ナシテ其場所ニ出入スヘカラスト禁スルヿヲ得若シ其禁ヲ犯シテ立入ル者アレハ之ヲ逐斥シ出ル者アレハ其處分ヲ終ルマテ留置スルヿヲ得（治罪法註解大成第百九葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百六十八條

豫審判事ハ其管轄地內ト雖モ時宜ニ因リ臨檢家宅搜索ノ事ヲ其地ノ治安判事ニ囑託スルヿヲ得

（註）本條ハ臨檢家宅搜索ノ事ヲ治安判事ニ囑託スル規則ヲ定ム豫審判事其管轄地ニ於テ臨檢家宅搜索ヲ爲ストキハ自ラ之ヲ爲スヲ本則トス然ルトキハ豫審判事ノ人員ハ多カラスシテ管轄ハ頗ル廣シ盡ク自ラ之ヲ爲サシムルトキハ其人員足ラス且費用ヲ要スル少カラス故ニ其地ノ治安判事ニ囑託スルヿヲ許ス而テ其屬託ヲ爲スハ時宜ニ因ル者ニテ豫審判事ノ見込ニ在ルナリ其實地ニ臨檢シテ場合ノ証據ニ因リ必証ヲ得可シト見込ム場合ニ於テハ自ラ臨檢セサル可カラス然ルトキハ其家ニ在ル或ル物件ヲ差押ヘ又ハ某家ノ形狀ノミヲ檢シ圖ニ取ル如キ處分ナレハ之ヲ治安判事ニ囑託シテ爲サシムル等總テ豫審判事ノ見込ニ任スルナリ

第四十六號 明治十四年九月二十日 太政官布告

治罪法第百六十八條ニ於テ治安判事ニ囑託スルヿヲ許シタル處分ハ當分ノ内其地ノ司法警察官ニモ囑託スルヿヲ得

(註)治安裁判所ハ始審裁判所ヨリ其數多シト雖モ猶ホ未タ全國ニ周到スルニ至ラス其廣キ十餘里ニ亘ル者アリ而テ警察署又ハ警察分署ハ之レニ比スレハ其數倍蓰ノミナラス殆ント全國ニ周到スル者ナリ且郡區長戶長ニ至ル迄司法警察官トナリタレハ其數頗ル多シ故ニ本條臨檢家宅搜索ノ事ヲ其地ノ司法警察官ニモ囑託スルヿヲ得ルノ便法ヲ定メタルナリ而テ治安判事ニ囑託スルニモ右ニ說明スル如ク精神ヲ用フルニ及ハサル事ニ限ル可キ者ナレハ司法警察官ニ囑託スルモ亦最モ容易ナル事ニ限ラサル可カラス且治安裁判所ニ近キ所ハ之ヲ其治安判事ニ囑託シ治安裁判所ニ遠ク司法警察官ノ所在ニ近キ所ハ之ヲ其地ノ司法警察官ニ囑託スル等ハ豫審判事ノ見込ニ任スルヿナリ

一 檢證處分ヲ囑託スルノ解

〔一〕村田氏曰ク豫審判事ハ事實發見ノ爲メ必要ナリトスル場合ニ於テ其管轄地内ナレハ路程ノ遠近ヲ問ハス檢證又ハ家宅搜索ノ爲メ自ラ其地ニ臨ム可キヲ正則トス然レトモ必ス自ラ其地ニ臨マサルヿヲ得ストスル時ハ實際ノ不便亦甚シ故ニ法律ニ於テ便宜ノ爲メ其事ノ輕重難易其時ノ摸樣ニ從ヒ臨檢ス可キ場所ニ接近シタル治

安裁判所判事ニ臨檢家宅捜索ノ處分ヲ嘱託スルヿヲ許セリ（治罪法註釋第四卷第二十一葉）

○清浦氏曰ク官吏ノ職權ハ管轄地外ニ及ハサルヲ以テ他管ニ於テ臨檢家宅捜索ノ處分ヲ爲スヘキトキハ大小輕重トナク悉ク之ヲ其地ノ判事ニ委任セサル可カラス管轄内ナレハ親ラ臨場スヘキナレトモ實際ハ親ラ蒞臨スルヿ甚タ稀ナルヘシ故ニ事件ノ摸樣ニヨリ取調ヘキ廉ヲ明示シテ臨檢スヘキ場所ヲ管轄スル治安判事ニ委任スルヿヲ得○本條ノ處分ハ豫審判事ノ見計ヲ以テ之ヲ其地ノ司法警察官ニモ嘱託スルヲ許ス是レ別段ノ便法ヲ以テ定ムル所ナリ但嘱託ヲ受ケタル條件ニ付テハ判事ニ代リテ處辨スヘキノ權義アルヲ以テ其爲シ得ラルヽ權域ト爲シ得タルノ效果トハ豫審判事ト毫モ異ナルヿトナシ（臨聽隨筆第十號第五百六十六七葉）

○横田氏曰ク職務ノ嘱託（治罪法講義第二卷第百六十二三四葉）

一　嘱託スルヿヲ得ヘク又ハ嘱託スルヿヲ得ヘカラサル職務

一　訊問檢證其他事實ヲ證明スルマテノ處分ハ之ヲ嘱託スルヿヲ得

二　命令及ヒ言渡ノ如キ裁判官自己ノ決定ヲ取ル可キ眞ノ裁判權内ニ屬スル處分ハ猥リニ之ヲ嘱託ス可カラス

二　嘱託ス可キ官吏

一　捜査ノ處分ニ付テハ其幾部ヲ司法警察官ニ嘱

託スルヿヲ得然レトモ檢事ニ囑託スルヿヲ得ス

二　豫審ノ處分ニ付テハ其一部ヲ治安判事又ハ他管ノ豫審判事治安判事ニ囑託スルヿヲ得

三　囑託ヲ受ケタル豫審判事ハ更ニ其地ノ治安判事ニ囑託スルヿヲ得

三　囑託ス可キ場合

一　官吏ノ職權ハ管轄地外ニ及ハサルノ原則ニ依リ他ノ管轄地内ニ於テ取調ヲ要スルトキハ必ス其地ノ管轄官吏ニ囑託ノ事件ヲ明示シテ其處分ヲ求ム可シ

二　管轄地内ニ於テ囑託ス可キ場合ハ裁判所外ニテ取調ヲ爲ス可キ事件ニ限ル第一判事差支ノ爲メ第二費用省減ノ爲メナリトス

○井田氏曰ク豫審判事ノ管轄地内ト雖モ判事自カラ臨檢家宅搜索ヲ爲スヿヲ必要トス事件重大ナラス且其處分ヲ爲ス可キ場所遠隔スル時ハ治安判事ニ囑託スルヿヲ許ス（治罪法釋要第八十二葉）

○長井氏曰ク本條ハ臨檢搜索ノ事柄輕易ニシテ下等法官アリテ其職ヲ行フヲ得ヘキトキハ敢テ豫審判事親ラ爲スヲ要セサルヲ云フ（治罪法註釋第百五十九葉）

○立野氏曰ク本條ハ檢證家宅搜索處分ニ付キ便宜ノ爲メニ設クル所ノ規則ナリ豫審判事臨檢シ難キノ場合アルカ又ハ其他ノ都合ニ依リ差支ナキト認ムル時ハ其處分ヲ臨檢搜索ノ場所ニ接近スル治安裁判所判事ニ囑託ス

ルヿヲ得ヘシトス（治罪法註解第百八十六七葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ自己ノ管轄スル地内ニテモ賭ノ摸様ニ由リ犯所臨檢家宅吟味ノ事ヲ其地ノ違警罪裁判所判事ニ委任スルヿヲ得ルナリ○本條ノ規則ハ第百二十四條第二項ニ定ムルモノト異ナルヿナシ蓋シ法律ノ意タル臨檢捜索ノ場所ニ接近スル裁判官アリテ其職ヲ行フヲ得可キモ猶ホ豫審判事ヲシテ職務ヲ行ハシムル爲メ徒ニ遠ク其地ヲ離レシムルヿヲ命セサルナリ（治罪法註釋第二百九十四五葉）

○詳解ニ曰ク豫審判事ハ自己ノ管轄地内ニ於テノ家宅捜索又ハ臨檢處分ハ必ス自ラ之ヲ爲スヘキノ規則ナリトス〔他ノ管轄ニ渉ルトキハ第百二十五條ニ從〕然レトモ法律ハ

豫審判事ノ事務頗ル繁劇ナルヘキヿヲモ慮リ且其臨檢若クハ家宅捜索ヲ爲スヘキ場所ノ接近ニ下等ノ法官アリテ而モ其職務ヲ行ハシムルニ足ルト思料スルトキハ雖モ尚ホ必ス遠ク其地ヲ離レシムルヿヲ命スルヲ欲セス是レ本條ノ設アル所以ナリ○〔問〕治安判事ハ司法警察官ノ一部トスルヿハ本法ノ定ムル所ナリ然ルニ此治安判事ヲシテ臨檢又ハ家宅捜索ヲ受托セシムルヲ得ルハ抑モ何ノ謂ソヤ〔答〕治安判事ヲシテ司法警察官ヲ兼テシムルノ利害ハ既ニ第六十條ノ條下ニ就テ説明スル所ナリ而シテ本條之カ嘱托ヲ得セシムルハ司法警察官ノ身位ニ付テ爲スニアラス治安判事即チ法官ノ職務ニ付テ之レカ嘱託ヲ爲スモノナリ故ニ茲ニ治安判事カ司法警察

官ヲ兼スルノ例ヲ以テ之ヲ論スルハ稽其當ヲ失スルモノニアラスシテ何ソヤ（治罪法詳解第十三號第十八九葉）

○森氏曰ク豫審判事ハ其管轄地内ナレハ自ラ臨檢スルヲ以テ正則トスレ𪜈時宜ニヨリ事ノ難易輕重ニ從ヒ臨檢家宅搜索ノ事ヲ其地ノ治安裁判所判事ニ囑託スルヿヲ得其囑託ヲ受ケタル治安判事ハ豫審判事ノ代理トシテ豫審判事ニ屬スル職權ヲ以テ其處分ヲ爲ス可シ（治罪法註解大成第百十葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百六十九條

豫審判事ハ事實發見ノ爲メ必要ナリトスル時ハ驛遞電信鐵道ノ官署諸會社ハ其事由ヲ通知シ被告人又ハ

豫審ニ關係アル者ヨリ發シ若シクハ是等ノ者ニ對シ發シタル書類電報又ハ物件ヲ受取リ開披スルヿヲ得但受取證書ヲ渡ス可シ

前項ノ書類物件不用ニ屬シタル時ハ其官署又ハ會社ニ還付ス可シ

（註）本條ハ驛遞電信鐵道ノ官署諸會社ヨリ書類電報物件ヲ受取リ開披スル規則ヲ定ム豫審判事ハ被告人ヨリ他人ニ對シ發スルカ又ハ他人ヨリ被告人ニ對シ發シタル書類電信又ハ物件ニシテ其事件ニ關係アリ之ヲ差押ヘテ開披スルトキハ事實ヲ發見スルニ必要ナリト見込ムトキハ其事由ヲ驛遞局電信局鐵道局及ヒ通運會社三菱會社等ニ通知シ其書類物件等ヲ受取リ之ヲ開

披スルヿヲ得但其紛亂ヲ豫防スル爲メ受取証書ヲ渡サヽル可カラズ而テ法律上此權ヲ豫審判事ニ與ヘタル者ナレハ右ノ官署諸會社ハ其通知アレハ何レノ場合ト雖モ之ヲ渡スヿヲ拒ム可カラス

又豫審ニ關係アル者ヨリ他人ニ對シ發シ又他人ヨリ其關係アル者ニ對シ發シタル書類物件モ亦同シク之ヲ受取リ開披スルヿヲ得然ニ其豫審ニ關係アル者トハ何人ヲ指スカ法文明瞭ヲ欠クト雖ヒ濫ニ之ヲ汎濶ノ意ニ解ス可カラス其事件ニ付既ニ嫌疑ノ屬スル者ト解ス可シ例ハ未タ被告人トハ爲ラサレヒ共犯又ハ連類及ヒ附帶ノ犯罪者タル者及同一事件ニ付キ曾テ訴ヲ受ケ其証憑充分ナラサルニ因リ免訴ノ言渡ヲ受

ケタル者ノ類ヲ謂フ

前項ノ書類物件ヲ沒收ス可キ者及ヒ公判ニ廻ス可キ者ヲ除クノ外取調相濟ミ不用ニ屬シタルトキハ初ヨリ受取リタル官署又ハ會社ニ還付ス可キ者ナリ然ヒ沒收ス可キ者及ヒ公判ニ廻ス可キ者ハ其儘公判ニ移シテ公判濟ノ上ニテ書記ヨリ之ヲ還付ス可ク復タ豫審判事ノ手ヲ經ルニ及ハサルナリ

(理)豫審判事事實發見ノ爲メ書類物件ヲ差押フルヿハ已ニ前數條ニ定ムル所ナリ而テ本條ニ於テ殊ニ又之ヲ記スル所以ハ如何ン夫レ驛遞電信鐵道ノ官署諸會社ニ附托スル所ノ書類物件ハ最モ世ノ信憑ヲ維ク厚キ者ニテ他人ヲシテ決シテ之ヲ開披セシム可カラス就

中郵書電報ノ如キ信書ハ最モ秘密ヲ要スル者ニシテ家宅不侵ノ原則ト併行フ所ノ者ナリ何人ト雖モ之ヲ侵ス可カラス然リト雖モ犯罪事件ノ事實發見ノ爲メ必要ナルトキハ豫審判事ノミ之ヲ開披スルヿヲ許セリ故ニ本條ニ於テ別ニ此規則ヲ設ケタルナリ蓋シ信書秘密ノ原則ハ歐米各國皆之ヲ重スル者ナリト雖モ犯罪事件ニ付必要ナルトキハ豫審判事ニハ之ヲ開披セシメサル可カラス故ニ明ラカニ法文ニ之ヲ定ムルアリ又暗ニ實際ニ之ヲ許スアリ亦止ムヲ得サルニ出ルナリ若シ犯罪事件ニ付關係アリト見込ムト雖モ嚴ニ其開披ヲ禁スルトキハ信書秘密ノ原則ハ益鞏固ナル可シト雖モ之レカ爲メ又公益ヲ害スルノ弊ヲ生ス可シ國

事犯其他貨幣僞造ノ如キ重大ナル罪ヲ犯サントスル者ハ或ハ郵便ニ依リ或ハ電報ニ頼リ以テ其陰謀密策ヲ通シ以テ大罪ヲ犯スニ至ラン然レモ公益保護ノ爲メ重ンスル所ノ信書秘密ノ則原ハ却テ公益ヲ害スル犯罪ノ媒介ト爲ル可シ是ヲ以テ止ムヲ得ス犯罪ニ關係アルトキハ之ヲ開披セシメサル可カラサルナリ故ニ我國ニ於テモ本條ニ之ヲ明記シテ豫審判事ニ開披ノ權ヲ與ヘタリ然レモ此レ非常ノ變法ナレハ容易ニ之ヲ開披ス可カラス事實發見ニ最モ必要ナル場合ニ限ル可シ就中豫審ニ關係アル者ヨリノ送答スル信書ノ如キハ別テ注意セサル可カラス

一 郵書電信等ヲ押収開披スルノ解

〔一〕村田氏曰ク人身自由家宅不侵ノ原則ト同ク書翰ノ秘密ハ侵ス可カラサル者トス然レトモ治罪ノ爲メ已ムヿヲ得サル處分ニ付テハ必スシモ此原則ニ因リ難キヿアリ是ソ本條ノ設ケアル所以ナリ被告人ヨリ他人ニ對シテ發シ又ハ他人ヨリ被告人ニ對シテ發シタル書類電報物品ノミナラス豫審ニ關係アル者ヨリ他人ニ對シテ發シ又是等ノ者ニ對シテ他ノ者ヨリ發シタル書類電報物品ト雖モ豫審判事ニ於テ事實發見ノ爲メ必要ナリトスル時ハ驛遞電信鐵道ノ諸局又ハ海陸運漕ノ諸會社ニ其事面ヲ通知シテ之ヲ受取開披スルヲ得是等ノ官署又ハ會社ニ通知セスシテ濫リニ受取開披スルハ專横ノ處分タルヲ免レス受取證書ヲ渡ス者ハ其事ヲ確實ニシ且官署又ハ會社ノ責任ヲ免レシムル爲メナリ○豫審終結ニ至ルカ又ハ公判落着アリタルニ依リ前ニ受取リタル所ノ書類物件不用ニ屬シタル時ハ官署又ハ會社ニ之ヲ還付ス可キ者トス（治罪法註釋第四卷第二十二三葉）

○清浦氏曰ク書簡ノ秘訐ク可カラストノ原則ハ家宅不侵ノ原則ト並行セラルヘキモノナリ然レトモ治罪ノ爲メ已ムヿヲ得サル場合ニ於テハ所謂彼ノ一人ノ私益ハ社會ノ公益ニ讓ラサルヘカラトスノ原則ニ基キ証憑トナルヘキモノト認メタルトキハ之ヲ差押ヘ時宜ニヨリテハ其秘ヲ訐クモ亦妨ケナシ併シ此權ハ獨リ豫審判事ノミ有スル處タリ被告人ノ家宅ニ藏スル書類差押ノヿハ第百六十四條ニ於テ之ヲ許セリ本條ハ其權ヲ擴張シテ官署

又ハ會社ニ迄モ及スヿヲ得ルノ權ヲ與ヘタルモノナリ

○本條ノ處分タル多クハ國事ニ關スル罪即チ內亂外患ニ關スル罪○靜謐ヲ害スル罪即チ兇徒聚衆ノ罪○信用ヲ害スル罪即チ貨幣ヲ僞造スル罪等ニ付テ施ス所ノ方法ナリトス○官署又ハ會社ヨリ受取開披スルヿヲ得ヘキ書類ハ被告人ニ名宛テシタルモノ又ハ被告人ノ名ヲ以テ發シタルモノ又ハ是等ノ者ノ暗號等ヲ用ヒタルモノニ係ル勿論ナリト雖モ豫審ニ關係アル者ヨリ發シタルモノモ亦差押フルヲ得豫審ニ管係アル者トハ檢事民事原告人民事擔當人ヲ指稱スルカ如クナレ𪜈蓋シ否ラサルヘシ何トナレハ是等ノ者ノ發シ又是等ノ者ニ對シ發シタル書類等ヲ差押フルノ理ナク又之ヲ差押フルノ

必要ヲ見ス豫審ニ關係アル者トハ未タ被告トハ爲ラサレ𪜈嫌疑ヲ受ケタル者即チ連類ノ如キ者ヲ指スノ精神ナリ之ヲ認ムルハ豫審判事ニ在リ○官署又ハ會社ニ於テハ正當確實ナル理由アルニアラサレハ書類物件ノ引渡ヲ拒ムヲ得ス何トナレハ豫審判事ノ法律ニ從ヒ爲ス所ノ處分ヲ拒ムハ是レ公益ヲ妨クルモノナリ其官署會社ニ於テハタトヒ遞送遲延シテ定時ヲ過ルヿアルモ此場合ニ於テハ其責ニ任スルニ及ハス○不用ニ屬スルトハ既ニ調濟トナルカ又ハ一旦差押ヘタルモ別ニ不都合ヲ見サル場合等ヲ云フ○書類等ヲ差押ヘラレタル者ハ後日免訴ノ言渡ヲ受ケタルモ遞送遲延ヨリ生スル損害ノ償ヲ豫審判事ニ請求スルヲ得ス第十七條參看スヘシ

隨聽隨筆第十號第五百六十八、九、七十、七十一葉

○横田氏曰ク書類ヲ開披スルノ理由 治罪法講義第二卷第百六十四五六七葉

一 書類ノ秘密ハ家宅不侵ノ權利ト並立ス可キモノニシテ之ヲ開披スルニ付テハ最モ鄭重ヲ加ヘサル可カラス蓋シ書類ヲ開披スルハ秘密ヲ訐クノ旨趣ニ非ラス證憑ヲ差押フルノ處分ナリトス

二 搜索權ノ書類ニ及フ可キヿハ第百六十條第百六十四條ニ於テ之ヲ許シタリ然レ𪜈本條ハ其旨趣ヲ擴張シテ搜索權ハ公然郵信ノ取扱ヲ以テ職トスル官署若クハ會社ニモ及フ可キヿヲ定メタルモノトス蓋シ假令官署又ハ會社ノ保護物件ト雖𪜈公益ニ悖戻ス可キ特權ヲ有スルモノニ非ス

差押ヲ爲スヿヲ得ヘキ書類

一 被告人ヨリ外人ニ對シ發シタル書類又ハ外人ヨリ被告人ニ對シ發シタル書類ヲ差押フルニハ別段困難アルヿナシ何トナレハ既ニ被告人ノ氏名アルハ之ヲ差押フルヿヲ得ヘキモノタルノ推測アリトス

二 豫審ニ關係アル者ヨリ外人ニ對シ發シタル書類又ハ外人ヨリ豫審ニ關係アル者ニ對シ發シタル書類ニ付テハ頗ル注意セサル可カラス本條豫審ニ關係アル者トアレ𪜈如何ナル者ヲ以テ豫審ニ關係アル者トスルヿヲ定メス蓋シ被告事件ノ正犯從犯及ヒ附帶ノ犯罪タル可キ嫌疑アル者ヲ包含シタル者トス其嫌疑アル者トスルニハ之ヲ認ム可キ充分ナル

推測アルヲ要ス

三　被告人又ハ豫審ニ關係アル者僞名又ハ暗號ノ書類電報ヲ用ヒタリト雖ヒ之ヲ用ヒタル充分ノ推測アルトキハ亦差押ノ處分ヲ爲スヿヲ得

書類電報其他物件差押ノ手續

一　豫審判事ハ嫌疑アル事由ヲ官署又ハ會社ニ通知シ書類又ハ其他ノ物件ヲ受取リ檢事ノ立會ニ依リ調書ヲ作ル可シ但其調書ニハ證憑トナル可キヿノ外書類ノ文意ヲ寫シ取ル可カラス是等ノ處分ハ成ル可ク書類物件ヲ受取ル可キ者若クハ之ヲ發シタル者ノ立會ニ依リ之ヲ爲シ且第百六十五條ニ從ヒ被告人ニ示シテ辨解ヲ爲サシム可シ

二　如何ナル場合ニ於テモ開披シタル書類物件ハ取調ノ上ニテ即時ニ封印ス可シ若シ其書類物件留置ク可キモノニ非ラス又ハ一旦留置キタル後不用ニ屬シタルトキハ檢事ノ意見ヲ聞キ之ヲ官署又ハ會社ニ還付シ若クハ其差出人又ハ受取人ニ交付シ其旨ヲ官署又ハ會社ニ通知ス可シ

○井田氏曰ク通信ノ秘察ハ容易ニ侵ス可カラサル者ナリト雖ヒ治罪上必要ナリトスルトキハ書類電報又ハ物件ヲ開披スルヿヲ許ス是レ又已ムヿヲ得サルニ出ル者トス（治罪法釋要第八十二葉）

○長井氏曰ク本條ハ豫審判事事實ヲ發見ノ爲メ郵便局電信局鉄道局其他陸運海漕會社等ノ諸會社ニ通知ヲ爲シ

被告人又ハ既ニ嫌疑アル者ヨリ差出シ或ハ是等ニ宛テ送リタル郵書電報書類其他ノ物件ヲ受取リ之ヲ開披シテ檢閲スルヿヲ得ルヿ云フ○受取證書ヲ渡スハ其信書及ヒ物件ヲ交付シタル官署會社ノ責任ヲ解クモノトス

治罪法註釋第百六十葉

○立野氏曰ク本條ハ豫審判事ニ於テ被告人又ハ豫審ニ關係アル者ヨリ發シ若クハ是等ノ者ニ對シ他ヨリ發シタル書類電報又ハ物件ヲ受取開披スル處分ヲ示スモノニテ郵書電報ヲ開披スルハ固ト重大ノ事件ナルヲ以テ容易ニ其權ヲ行フヘカラス必ス事實發見ノ爲メ必要ナリトスル時ニ限リ其事由ヲ驛遞電信鉄道ノ諸局若クハ郵便滊船通運其他ノ諸會社ニ通知シテ之ヲ受取開披スルヿヲ

得蓋シ通信ノ秘密ハ侵ス可カラサルモノト雖ヒ社會ノ公權及ヒ正理ト相悖戻スルニ於テハ之ヲ一箇ノ權利ナリト爲ス可カラス故ニ法律ニ在テハ廣ク豫審ニ關係アル者ニ對シ右ノ處分ヲ爲スヿヲ許セリ此點ニ付テハ一ニ判事ノ所見ニ信任ス但判事受取證書ヲ渡スハ諸局又ハ會社ノ責任ヲ解カシメンカ爲メナリ○豫審中又ハ公判後ニ至リ信書物件不用ニ屬シタル時ハ最初受取リタル所ノ諸局若クハ會社ニ之ヲ還送ス可キモノトス

治罪法註解第百八十七八葉

○織田氏曰ク豫審判事ハ事實ヲ見出ス爲メ必要ナリトスルトキハ驛遞電信鉄道ノ役所又ハ諸會社ニ其事柄ノ理由ヲ告ケ被告人又ハ豫審ニ關係アル者ヨリ發シ若クハ是

等ノ者ニ向ケテ發シタル書狀電報又ハ品物ヲ受取リ開披トテ開クヿヲ得ルナリ但シ受取ノ證書ヲ記シテ與フ可キナリ○前項ニ掲ケタル書狀電報類並ニ品物不用ニナリタルトキハ其之ヲ受取リタル官署又ハ會社ニ還シ與フ可キナリ○本條ニ定メタル權利ハ重大ノ事件ナルヲ以テ容易ニ行フ可カラスト雖モ通信ノ秘密若シ其社會ノ公權並ニ正理ニ相悖戻スルトキハ之ヲ認メテ犯ス可カラサルモノト爲ス可カラス法律ニ於テ廣ク豫審ニ關係アル者ニ對シ右ノ處分ヲ爲スヲ許ス乃チ現ニ被告人トナリタル者ニ對スルノミナラス又既ニ嫌疑ヲ受ケタル者ニ對シ猶ホ此處分ヲ爲スヲ得蓋シ此點ニ付テハ一ニ判事ノ所見ニ信委スルナリ判事ノ受取證書ヲ渡スヲ要

スルモノハ信書又ハ其他ノ品物ヲ判事ニ交付シタル官署並ニ會社ノ責任ヲ解カンカ爲メナリ（治罪法註釋第二百九十五六葉）

○詳解ニ曰ク信書若クハ電報等ヲ開披スルヿハ重大ノ事件ニシテ之ヲ侵ス可カラサルハ猶ホ彼ノ家宅ノ侵スヘカラサルト理ヲ同フスルモノナリ然レトモ治罪ノ爲メ必要ナリトスルトキハ之ヲ驛遞電信若クハ鉄道ノ官署ヨリ受取之カ開披ヲ爲スヿヲ許スハ即チ時トシテ公益ヲ先ニシテ私利ヲ後ニセサル可カラサルノ止ムヲ得サルニ出ルモノナリ是レ本條ヲ立ルノ理由トス○〔問〕被告人又ハ豫審ニ關係スルモノトノ假定ハ一ニ豫審判事ノ思想如何ニ任スルノ趣意ナリヤ〔答〕然リ然ト雖トモ豫審判事ハ此處分ニ付テハ苟モ輕忽ニ失ス可カラサルヿヲ注意セ

サルヘカラス蓋シ通信ノ秘密ヲ害スルノ權ハ其社會ノ公權及ヒ正理ト相悖戻セサル間ニ存スル者ナレハ若シ其一着ヲ誤ルトキハ法律ノ本意ニ違フモノニシテ其害ヤ最モ太シキモノナレハナリ○〔問〕受取證書ヲ渡ス理由如何〔答〕信書又ハ其他ノ物件ヲ交付シタル官署及ヒ諸會社ヲシテ法律ニ從ヒ豫審判事ノ通知ニ依リ之ヲ交付シタルヿヲ証明シ其責任ヲ解脫セシメンヿヲ欲スルニ由ルナリ（治罪法詳解第十三號第十九、二十葉）

○森氏曰ク凡ソ他人ノ書翰等ハ決シテ之ヲ開披スルヿヲ得スト雖モ犯罪ノ事實ヲ發見スルニ必要ナリト見込ムトキハ豫審判事ヨリ驛遞電信鉄道ノ官署及ヒ會社ニ其事由ヲ通知シ被告人其他豫審ニ關係アル者ヨリ發シ又ハ

他人ヨリ此等ノ者ニ發シタル書類電報又ハ物件ヲ受取リテ開視スルヿヲ得但シ之ヲ受取リタルヿヲ證セシカ爲メニ受取證書ヲ其官署又ハ會社ニ渡ス可シ○其書類物件既ニ不用ニ屬スルトキハ其官署又ハ會社ニ返却ス可シ（治罪法註解大成第百十葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

治罪法異同辨第五十二號

堀田　正忠
高谷恒太郎　同編

第六節　証人訊問

○清浦氏曰證人トハ被告人及被害者ノ平素ノ性質行狀犯罪前後ノ擬樣及犯罪ヲ目擊シタル時ハ其擬樣ヲ知ル者等是レナリ證人ニ二種アリ一ヲ宣誓ヲ爲ス證人トシ一ヲ宣誓ヲ爲サヽル證人即チ事實參考ノ爲メ陳述ヲ聽クヘキ證人トス第百八十一條第百八十二條ニ記載シタル者ハ事實參考ノ爲メノ證人ニシテ其他ノ者ハ宣誓ヲ爲スヘキ證人ナリ蓋シ法律上ニ於テハ宣誓シタル人ハ信スヘキ者ニシテ其之ヲ爲サヽル者ハ

信ノ薄キ者タリ併シ裁判上ニ於テ其陳述ヲ判決ノ資料ニ供スルト否トハ判事ノ心證ニ在リ○民事原告人及民事擔當人ハ勿論被告人ト雖モ罰金ノ刑ニ該ルヘキ時ハ代人ヲシテ出廷セシムルヿヲ許ス然ルニ證人コハ代人ヲ用フルヲ許サス是レ其人ニ非サレハ眞實ヲ證シ能ハサルヲ以テナリ（瞳聽瞳筆第十號第五百七十七、八葉）

○横田氏曰ク證人訊問ノ解（治罪法講義第二卷第百六十七、八葉）

一　證ニ三種アリ第一證據第二徵憑第三事實參考ノ事物蓋シ證ノ輕重厚薄ニ因テ之ヲ名ク證人ニ二種アリ第一宣誓ス可キ者第二宣誓ス可カラサル者蓋シ證人ノ身分及ヒ其能力ノ强弱ニ因テ之ヲ定ム故ニ宣誓スルト否トハ證人タル効力ニ輕重厚薄アリト雖ヒ其證ノ輕重厚薄アルニ非サルナリ

二　證ノ輕重厚薄ハ證人タル効力ノ輕重厚薄ハ裁判官ノ心證ニ供スル表面ノ輕重厚薄ニシテ必スシモ其心證ヲ惹起スルニ付テ輕重厚薄アルニ非ラサルナリ

三　犯罪前後ノ摸樣被告人被害者平素ノ品行又ハ犯罪ヲ目擊シタル者アル時ハ其摸樣ヲ詳悉スルハ證人ナルヲ以テ其證ヲ聽クヤ最モ易ク其証ヲ得ルヤ最モ益アルモノトス

四　鑑定人通事等ニ比スレハ證人ニ對スル處分ハ頗ル嚴ナルモノアリ蓋シ鑑定人通事タル可キ者ノ

如キハ必スシモ其人ニ限ラス然レトモ證人タル可キ者ノ如キハ其人ヲ棄テ他ニ求ム可キ者ナシ即チ證人ナケレハ犯人ナシト云フモ可ナリ故ニ社會ニ對スル證人ノ義務ハ鑑定人通事等ヨリモ頗ル重大ナリトス

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百七十條

豫審判事ハ檢事民事原告人又ハ被告人ヨリ證人トシテ指名シタル者ヲ呼出ス可シ

原告證人被告證人ノ員數夥多ナル時ハ指名ノ順序ニ從ヒ又ハ最モ事實ヲ知ル可シト思料スル者輕罪事件ニ付テハ各五名重罪事件ニ付テハ各十名ヲ限リ先ツ

之ヲ呼出ス可シ但事實發見ノ爲メ必要ナリトスル時ハ此限ニ在ラス

又原被ノ指名セサル者ト雖モ豫審判事ノ職權ヲ以テ證人トシテ之ヲ呼出スヿヲ得

(註)本條ハ證人トシテ呼出ス可キ者及ヒ其員數ノ制限ヲ定ム豫審判事ハ檢事民事原告人被告人ヨリ指名シタル證人ハ必ス之ヲ呼出シ訊問セサル可カラス

檢事ハ公訴ニ付キ證人ト爲ル可キ者ヲ指名ス可ク民事原告人ハ私訴ニ付キ證人ト爲ル可キ者ヲ指名ス可ク被告人ハ公訴私訴ニ付キ自己ノ利益ト爲ル可キ者ヲ指名ス可シ

原被告人ヨリ求メタル證人ハ之ヲ喚問スル本則ナレ

民悉ク之ヲ呼出ス時ハ其員數頗ル夥多ニ至リ中ニハ無益ノ証人アリ爲メニ時日ヲ遷延シ費用ヲ嵩ムノ弊アリ且豫審判事ハ公判判事ト異ナリ取証ノ全權ヲ有スル者ナルヲ以テ其指名シタル証人ヲ制限スルヿヲ許ス

故ニ其員數夥多ナル時ハ原告被告ヨリ指名シタル順序ニ從ヒ又ハ其順序ニ拘ハラス最モ事實ヲ知ル可シト思料シタル者ヲ輕罪事件ニ付テハ各五名重罪事件ニ付テハ各十名ヲ限リ先ツ之ヲ呼出ス可シ各五名又ハ各十名トハ原告証人ト被告証人トヲ各五名又ハ各十名ト謂フノ意ニシテ原告人ノ中ニハ檢事ト民事原告人ヲ包含スル者ナリ之ヲ再言スレハ輕罪事件ニ付テハ原被ノ証人合セテ十名重罪事件ニ付テハ原被ノ証人合セテ二十名ニ限ルト謂フノ意ナリ

右ノ如ク制限ヲ爲スト雖モ其定數外ノ証人ヲ呼出サヽルヿハ事實ヲ發見スルヿヲ得サル場合ニ於テハ其制限ヲ超過シテ之ヲ呼出スヿヲ許ス此レ豫審判事ノ見込ニ任スルナリ

豫審判事ハ取証ノ全權ヲ有スル者ニテ只原被ニヨリ差出シタル証憑ノミニ付キ事ヲ斷スル者ニ非ラス故ニ原被ヨリ指名セサル者ト雖モ事實發見ニ必要ナル者ハ職權ヲ以テ証人トシテ之ヲ呼出スヿヲ許シタリ

一　原被告ヨリ指名ノ証人喚問及ヒ証人制限ノ解

二　豫審判事職權ヲ以テ証人ヲ喚問スルノ解

〔一〕村田氏曰ク證人ノ陳述ハ裁判官ノ由テ以テ心證ヲ資リ又事實ヲ推測スルノ材料ト爲ル可キ者トス抑々證人ト爲ルヿヲ得可キ者ハ特ニ犯罪ヲ目擊シタル者ニ限ラス犯罪前後ノ模樣及ヒ被告人ノ素行ヲ熟知スル者ヲ證人トシテ訊問スル時ハ事實ヲ發見スルニ於テ大ニ稗益アラン是ヲ以テ豫審判事ハ檢事其他訴訟關係人ヨリ證人トシテ指名シタル者ヲ呼出シ之ヲ訊問ス可シ其原被ノ指名セサル者ト雖モ職權ヲ以テ之ヲ呼出スヿヲ得○原被ノ指名シタル證人夥多ニシテ悉ク之ヲ呼出ス時ハ徒ラニ冗費ヲ增シ且審理ノ遷延ヲ致ス可シト思料スル場合ニ於テハ輕罪事件ナレハ原告證人五名被告證人五名又重罪事件ナレハ各十名ヲ限リ之ヲ呼出シ其訊問ヲ終リタル後餘ノ證人ヲ呼出スヿヲ得（治罪法註釋第四卷第二十三四葉）

○清浦氏曰ク（豫審又ハ公判ニ付證人ヲ呼出サントスル時ハ裁判所ニ於テ其旅費日當等ノ金額ヲ算定シテ之ヲ豫納セシムヘシ○若シ被告人旅費日當ヲ豫納スルノ資力ナキ時ハ治罪法第百七拾條ノ制限ニ從ヒ裁判所ニ於テ其費用ヲ立替置クヘシ）證人ハ原被兩造ヨリ各自ノ利益即チ其執持スル所ヲ鞏固且明白ナラシムル爲メ證言ヲ要スルモノナレハ誰某ト指名シテ呼出方ヲ裁判所ニ請求スヘキモノトス原告又ハ被告ヨリ證人タルヘキ者ヲ指名シテ呼出ヲ請求シタルトキハ判事ノ職權ヲ以テ擅ニ之ヲ取舍增減スルヲ許サス是レ原被ノ利害ヲ審明スルニ偏重偏輕ノ弊アランヿヲ恐ルレハナリ然レトモ一事件ニ付キ證人ノ員數夥多ニシテ悉皆之ヲ喚出セハ徒ラニ冗費ヲ嵩ミ混雜ヲ招クノミナラス其陳述スル所モ亦大同小異ナルヿトスルトキハ

其中ニ於テ先ツ第一着ニ格別能ク事情ヲ知得スヘシト
スル者ヲ輕罪事件ニ付テハ原告證人ヲ五名被告證人ヲ
五名又重罪事件ニ付テハ原被兩造ノ分各十名ヲ限リ之
ヲ喚出スヘシ但事實ヲ發見スルタメ證人タルヘキ者總
員ノ陳述ヲ聽キ又ハ彼此對質ヲ爲スヲ要スル塲合ニ於
テハ此制限ニ拘ハルヲ要セス（聽證筆第十號弟五百七十九、八十葉）

○横田氏曰ク證人タル可キ者ヲ定ムル方法（治罪法講義第二卷第百六十九、七十葉）

一　豫審ニ於テハ公判ノ如ク證人ヲ差出スノ法式アル
ヲナシ然レトモ檢事其他訴訟關係人ヨリ書類又ハ口
述ヲ以テ何某ハ云々ノ證人タリトノ申立アリタル
ヨハ之ヲ聽カサル可カラス

呼出ス可キ證人ノ員數ヲ定ムルノ事由

一

一　本條第二項ハ證人タル可キ員數ノ制限ニ非ラスシ
テ呼出ノ費用ト手數トノ制限ナリトス立法官ノ主
義ハ但書ヲ以テ分明ナルヘシ

二　本條第二項ノ規則ハ檢事其他訴訟關係人ヨリ指名
シタル證人ノミニ限ラサル可シ畢竟費用ト手數ト
ノ制限ハ豫審判事ノ職權ヲ以テ呼出ス可キ證人ニ
付テモ亦之ヲ遵守セサルヲ得ス且證人ヲ呼出スニ
指名ノ順序ニ順フハ最モ事實ヲ知リタル者ヲ推測
スルヿ能ハサル塲合ニ限ル何トナレハ証憑ヲ集取
スルノ處分ニ付テハ豫審判事訴訟關係人ノ申立ニ
拘束セラルヽヿナカル可シ

○井田氏曰ク檢事民事原告人又ハ被告人ヨリ證人トシテ

指名シタル者夥多ナル時ハ一時ニ皆之ヲ呼出シ訊問スルヿヲ得ス故ニ事件ノ輕重ニ從ヒ原被ノ証人五名ッヽ又ハ十名ッヽヲ先ッ呼出シ其訊問ヲ爲シタル後餘ノ証人ヲ呼出ス可シ○証人ト爲ル可キ者ハ特ニ犯罪ヲ目擊シ又ハ聞知シタル者ニ限ラス犯罪前後ノ摸樣ヲ知リ又ハ被告人ノ素行ヲ知ル者ハ皆證人トシテ訊問ス可シ若シ然ハ大ニ事實ヲ得ルヿアラン（治罪法釋要第八十二、三葉）

○長井氏曰ク罪ノ種類ニ因リ原被証人ノ員數ヲ制限スルモノハ若シ其請求ニ應シ夥多ナル証人ヲ呼出スキハ隨テ冗費ヲ增殖シ審問ノ遷延ヲ致ス等ノ患ナカラシメント欲スルヲ以テナリ然レ共事實發見ノ爲メ限制ス可カラサル場合ニ於テハ右ノ員數ヲ超過スルモ妨ケナシ（治罪法註釋第百六十一葉）

○立野氏曰ク本條以下第百九十條ニ至ル二十條ハ証人訊問處分ノ事項ヲ示スモノナリ○証人ノ供述ハ裁判上最モ得易ク且最モ有用ナルモノナリ其証人ト爲ルヲ得可キ者ハ被告事件ヲ目擊シタルハ勿論其事件ニ關スル前後ノ摸樣及ヒ被告人ノ素行ヲ熟知スル者被告人ノ比隣ニ住居スル者等ニシテ凡ソ犯罪ノ徵憑事實ノ推測ヲ惹起スルモノトス又場合ニ依リ被告人ノ品行ニ付キ訊問ス可キノ証人アル可シ又被告人ノ申立ヲ監察シ其虛實ヲ證スルモ亦外人ノ證言ニ由ラサル可カラス故ニ豫審判事ハ檢事若ハ原告人又ハ被告人ヨリ證人トシテ指名シタル者ヲ呼出シ訊問ヲ爲ス可シ○原告被告ノ指名シ

タル證人ノ員數夥多ナル時ハ其指名ノ順序ニ從ヒ又ハ最モ事實ヲ知ル可シト思量シタル者ノ内輕罪事件ニハ原被各五名重罪事件ニハ各十名ヲ限リテ之ヲ呼出シテ訊問ス可シ而シテ又原被ノ申立ナクトモ判事ノ職權ヲ以テ證人ヲ呼出スヿヲ得（治罪法註解第百八十九、九十葉）

○織田氏曰ク豫審判事ハ檢事民事原告人即チ賠償返還ヲ求ムル者又ハ被告人ヨリ訴訟事件ニ付テノ證據人ナリトシテ名指シタル者ヲ呼出ス可キナリ○原告證據人被告證據人ノ員數夥多ナルトキハ指名ノ順ニ從ヒ又ハ證據人中最モ事件ノ實狀ヲ知ル可シト思フ者輕罪事件即チ禁錮以下ハ刑ニ該ル可キ訴訟ニ付テハ各五人重罪事件即チ禁獄以上ノ刑ニ該ル可キ訴訟ニ付テハ各十人ヲ限

リ先ツ之ヲ呼出ス可キナリ但シ事實ヲ見出ス爲メニ必要ナリトスルトキハ此規則ノ限リニアラス○又原告人被告人ノ指名セサル者ニテモ豫審判事ノ職權ヲ以テ證據人トシテ之ヲ呼出スヿヲ得ルナリ○本條ハ事實發見ノ爲メ證據人ヲ呼出ス可キヲ云フナリ蓋シ證據人ノ口證ハ裁判上最モ得易ク且ツ最モ有用ナルモノヽ一ニ居ルナリ何故トナレハ其罪ヲ犯スニ方リ多クハ之ヲ目擊スルノ證人アルノ故ニアラス却テ實際犯罪ヲ目擊スル者甚タ僅少ナリト雖モ犯罪ト同時若クハ其前後ノ摸樣並ニ被告人ノ人ト爲リ其品行等皆ナ外人ノ證言ニ面ラサルヲ得サレハナリ斯ク呼出シタル證人ノ口證ハ直チニ被告事件ニ付キ之ヲ爲シ又ハ啻ニ附加從屬ノ事件ニ對

キ之ヲ爲スヲ論セス皆ナ判事ノ心證ヲ作爲シ嫌疑ヲ釋見シ又ハ事實ノ推測ヲ惹起スヲ得可キモノトス本條ニ呼出ス可キ證人ノ員數ヲ五名又ハ十名ト限リタル所以ソモソハ冗長ヲ增シ無用ノ遷延ヲ致ス等ノ患ナカラシメンカ爲メナリ（治罪法註釋第二百九十七八九葉）

○詳解ニ曰ク本條ハ證人ヲ問糺スルニ付テノ第一端ヲ啓クモノトス○〔問〕證人トシテ喚問スルモノハ概チ犯罪ノ事實ヲ目擊シタルモノニ限ルノ謂ヒ乎〔答〕然ラス如何ナレハ凡ソ罪ヲ犯スニ必ス衆人輻湊ノ間ニ於テスルモノト期スルヲ得ルモノナラス還テ多ハ隱密ノ間ニ之ヲ爲スモノ多ケレハナリ則チ法律ノ欲スル所ハ寔ニ左ノ如クナルヘシト信ス○第一　犯罪ヲ目擊シタルモノ　第二犯罪ト同時若クハ其前後ノ模樣ヲ知ルモノ　第三被告人若クハ被害人ノ人ト爲リ其素行又ハ品行等ヲ知ルモノ是等ノ者ハ概チ證人トシテ喚問セラルヘシ蓋シ被告人ノ申供ヲ監察シ其虛實ヲ知ルモノハ多ク外人ノ證言ニ由ラサレハ能ハサレハナリ○〔問〕證人ノ員數ヲ定メタルハ抑何ノ理由ソヤ蓋シ法律ハ重輕罪ニ付證人ノ多寡アルモノヽ如ク推測セラレタレトモ是レ恐ラクハ實際ニ適ハサルモノナラン如何トナレハ重輕罪ニ付テ實際證人ノ多少ヲ生スヘシト思考スルノ根據アラサレハナリ〔答〕實際ニ付テ之ヲ見レハ或ハ罪ノ輕重ニ依リ證人ヲ制限ス可カラサルノ理由アラン然レトモ法律ノ慮ル所ハ問者ノ疑ヲ殺ト其理趣ヲ異ニス夫レ法律ハ證人夥多ニ

シテ隨テ冗費ヲ增シ無用ニ審判ノ遷延ヲ致スヲ患ヒ以テ之カ制限ヲ爲シタルモノナリ故ニ若シ實際ニ於テ証人ヲ要スルノ場合アラハ其制限ニ拘々タルヿナク本條第二項但書若クハ第三項ニ由リ假令其員數夥多ニ至ルノ恐レヲ有スルト雖モ敢テ之ヲ慮ルニ及ハス充分証人ヲ喚問シテ可ナリ抑問者ノ疑ヲ所ハ本條第二項ヲ解スルニ極メテ狹少ニ失セラレシモノニ外ナラス何ソ法律ハ罪ノ輕重ヲ以テ實際有用ナル証人ヲ制限スルモノナランヤ問者乞フ宜シク前後ノ文意ニ就テ之ヲ解セラレンヿヲ（治罪法詳解第十三號第二十一二三葉）

○森氏曰ク證人ノ口證ハ裁判官ノ心證ヲ爲スニ於テ缺ク可カラサル要具タリ蓋シ實際其犯罪ヲ目擊シタル者ハ

甚タ僅少ナル可シト雖モ犯罪前後ノ摸樣及ヒ被告人ノ擧動素行等ヲ熟知スル者アリテ之ヲ喚問スルトキハ大ニ事實ヲ發見スルヿアル可シ故ニ豫審判事ハ檢事民事原告人及ヒ被告人ヨリ證人トシテ指名シタル者ハ必ス之ヲ呼出ス可シ○然ルニ原被ノ指名シタル證人夥多ニシテ悉ク之ヲ喚問スルトキハ無益ノ費用ヲ糜シ空ク時間ヲ費ス可シト見込メハ輕罪ニ付テハ原被各五人重罪ニ就テハ各十人ト證人ノ員數ヲ限ルヿヲ得可シ○原被ノ指名セサル者ト雖モ事實發見ノ爲メ必要ナリトスル時ハ豫審判事ノ職權ヲ以テ證人トシテ喚問スルヿヲ得（治罪法註解大成第一百十葉）

編者曰ク清蒲氏云ク豫審又ハ公判ニ付證人ヲ呼出サント

請フ者アル時ハ云々其費用ヲ豫納セシムヘシ若シ被告人資力ナキ時ハ裁判所ニテ其費用ヲ立替置ク可シ云々ト是レ明治十四年第四十五號布告ノ旨趣ナルヲ以テ氏カ此說敢テ誤ルニハアラサレトモ明治十五年第十九號布告ヲ以テ右第四十五號布告ハ之ヲ廢シ又明治十五年丙第二十五號司法省達ヲ以テ一切費用立替ヲ爲スヿヲ得サル旨ヲ達セラレタルヲ以テ今日ニ於テハ已ニ右ノ說ハ行ス可カラサル者ナリ

又井田氏云ク証人夥多ナル時ハ一時ニ皆之ヲ呼出シ訊問スルヿヲ得ス故ニ事件ノ輕重ニ從ヒ原被ノ証人五名ツヽ又ハ十名ツヽヲ先ツ呼出シ其訊問ヲ爲シタル後餘ノ証人ヲ呼出ス可シト此說ニ依ル時ハ本條証人ノ制限ヲ爲スハ

只夥多ノ証人ヲ一時ニ訊問シ難キヲ以テ先ツ五名又ハ十名ヲ呼出シ後ニ餘ノ証人ヲ呼出スノ趣意ト爲セリ蓋シ誤レリ夫レ本條証人ノ制限ヲ爲スハ無益ノ費用ト手數ヲ省クノ趣意ニ出タル者ナリ何ドナレハ原被ノ求メアリテ必要ナラサル証人ヲ夥多呼出セハ爲メニ冗費ヲ生シ又事務ノ遷延ヲ生ス故ニ豫審判事ノ權ヲ以テ五名又ハ十名ヲ呼出シ之ヲ訊問スル者ナリ何ソ一時ニ訊問シ難キノ故ニ爲ス所ノ制限ニアラン乎又其五名又ハ十名ヲ訊問シタル後餘ノ証人ヲ必ス呼出スモノニアラス事實發見ノ爲メ必要ナル時ハ五名又ハ十名ノ制限ニ拘ハラス呼出シ訊問スルヿヲ得ルノ趣意ナリ

又織田氏云ク輕罪事件即チ禁錮以下ノ刑ニ該ル可キ訴訟

ニ付テハ各五人重罪事件即チ禁獄以上ノ刑ニ該ル可キ訴訟ニ付テハ各十名ヲ限リ之ヲ呼出ス可キナリト夫レ輕罪ノ刑ハ禁錮ト罰金ナリ然ニ氏ノ説ノ如ク輕罪事件即チ禁錮以下ノ刑ニ該ル可キ者ト云フトキハ禁錮以下ハ拘留科料ノ刑ニ該ル可キ者モ之ヲ包含スルナリ然ニ本條ニ謂フ所ノ輕罪事件トハ禁錮ト罰金ノ刑ニ該ル可キ者ノミヲ指シ汎ク禁錮以下ノ刑ニ該ル者ヲ指スニ非ラス又重罪事件即チ禁獄以上ノ刑ニ該ル可キ者トアルハ國事ニ關スル重罪事件ノ刑ノミヲ指スキハ可ナリト雖ヒ常事犯ノ刑ヲモ包含セシムルノ意ナレハ禁獄又ハ懲役以上ノ刑ニ該ル可キ者ト謂ハサル可カラス

〔二〕清浦氏曰ク民事裁判所ニ於テハ原告又ハ被告ヨリ指名シテ呼出ヲ請求シタル者ニアラサレハ裁判官ノ職權ヲ以テ其他ノ者ヲ證人トシテ呼出スヲ許サス若シ之ヲ許スニ於テハ裁判官ノ私意ヲ以テ過度ニ一方ヲ保護スルノ恐アレハナリ刑事ニ在テハ否ラハ其訴訟ノ性質異ナルヲ以テ假令原告又ハ被告ヨリ請求セサル者ト雖ヒ事實ヲ證明スルタメ其陳述ヲ聽クヲ必要ナリトスルトキハ證人トシテ之ヲ呼出スヲ得其證人呼出ニ關スル費用ハ原被両造ニ負擔セシムルハ理ナキヲ以テ裁判所ノ費用ヲ以テ之ヲ支辨セサルヘカラス（臨聽隨筆第十號第五百八十一、二葉）

○横田氏曰ク證人タル可キ者ヲ定ムル方法（治罪法講義第二卷第百七十葉）

二　豫審ノ證人ハ公判ノ證人ノ如ク必スシモ檢事其他訴訟關係人ヨリ差出スヲ待テ之ヲ訊問スルニ非ス

何トナレハ被告人ノ逮捕ヲ待タスシテ豫審ニ着手シ又ハ檢事ノ請求ヲ待タスシテ被告事件ヲ受理スルヿアリ故ニ其職權ヲ以テ何時ニテモ原被ノ證人タル可キ者ヲ訊問スルヿヲ得

編者曰ク清浦氏云ク豫審判事ノ職權ヲ以テ呼出シタル証人費用ハ裁判所ヨリ之ヲ支辨セサルヘカラスト蓋シ誤レリ免訴ノ言渡ヲ爲シタル時ハ裁判所ヨリ其証人費用ヲ支辨ス可シト雖モ有罪ノ見込ヲ以テ公判ニ移スノ言渡ヲ爲シタル時ハ其証人費用モ被告人ニ負擔セシメサル可カラス概シテ裁判所ヨリ支辨ス可キモノト言フヿヲ得ス

第百七十一條

證人ハ豫審判事ノ名ヲ以テ之ヲ呼出ス可シ但其呼出

狀ハ第二十三條ノ規則ニ從ヒ之ヲ送達ス可シ

若シ證人管轄地外ニ在ル時ハ其所在ノ地ノ輕罪裁判所書記ニ送達ノ事ヲ囑託ス可シ

(註)本條ハ豫審証人ヲ呼出ス手續ヲ定ム公判ニ於テハ原被ヨリ差出ス所ノ証憑ヲ取調ヘテ判決ヲ爲ス者ナリ故ニ其呼出ヲ請求セル訴訟關係人ノ名前ヲ記入シテ之ヲ呼出スト雖モ豫審判事ハ前條ニ説明セシ如ク取証ノ全件ヲ有スルヲ以テ原告ヨリ指名シタル証人及ヒ職權ヲ以テ呼出ス証人共凡テ豫審判事ノ名前ヲ以テ之ヲ呼出シ其請求人ノ名前ハ之ヲ記入セサルナリ其呼出狀ノ送達手續ハ第二十三條ノ規則ニ從フ可キ者ナリ

証人其豫審判事ノ管轄地外ニ在ル時ハ次條ニ定ムル如ク訊問ヲ嘱託スルノ法アリト雖モ親シク訊問セサレハ事實ヲ發見スルヿヲ得サル場合アリ此等ノ場合ニ於テハ管轄豫審判事ノ面前ニ呼出サヽル可カラス之ヲ呼出スニハ其証人所在ノ地ノ輕罪裁判所ノ書記ニ嘱託シテ呼出狀ヲ送達セシム但此裁判所ヨリ彼裁判所ニ呼出狀ヲ送ルハ郵便ニ付ス可キ者ニテ使丁ヲ使フ者ニ非ラス

一　證人呼出狀送達ノ解

〔一〕村田氏曰ク證人ノ呼出ハ豫審判事ノ名ヲ以テ之ヲ爲シ書記其所屬ノ使丁ヲシテ呼出狀ヲ送達セシム其送達ノ式ハ訴訟關係人ニ於ケル者ト異ナルヿナシ若シ證人其

裁判所ノ管轄地外ニ在ル時ハ其所在ノ地ニ使丁ヲ發遣スルヿ能ハサルヲ以テ其地ノ書記ニ嘱託シテ送達ヲ爲サシム可シ（治罪法註釋第四卷第二十四、五葉）

○清浦氏曰ク證人呼出ノ請求ハ原告又ハ被告ノ申立ニ出ルモノナリト雖モ之ヲ呼出スニハ豫審判事ノ名ヲ以テ出頭スヘキ旨ヲ命令シ書記ヨリ使丁ヲシテ呼出狀ヲ送達セシム其式ハ第二十三條ノ規則ニ從フモノトス此ノ如ク呼出狀ノ送達ヲ鄭重ニスルモノハ其證人呼出ニ應セサルトキハ其事件ノ審判ヲ爲ス能ハス且其證人ニハ罰金ヲ言渡スノ法アルヲ以テナリ○第二項ハ總則第二十二條二項ト同一ノヿナルニ拘ハラス爰ニ複出シタルモノハ彼レハ訴訟關係人ニ係ル條項ニシテ是レハ証人ノ

ヲニ属スル條項ナレハナリ（聽聞筆第十號第五百八十二三葉）

○横田氏曰ク呼出狀ノ送達（治罪法講義第二卷第百七十五葉）

一　第百七十一條ニ呼出狀ヲ送達スルハ第二十三條ノ規則ニ從フ可キヲ定ム而シテ第二十二條ノ規則ニ從フ可キヲヲ脫漏シタリ何トナレハ第二十三條ニハ送達人トノミアリテ送達人ノ何者タルヤヲ知ル可カラス且第二十二條ノ規則ニモ從フ可キヲヲ定ムルトキハ別段第二項ヲ掲載スルニ及ハサル可シ」

二　第百七十一條第二項ハ第二十二條第二項ノ規則ト異ナルヲナシ然レトモ本條ニ送達ノ事ヲ嘱託スルハ輕罪裁判所書記ニ限リタルハ實際甚タ不便ヲ免レス蓋シ証人訊問ノ事ト雖モ直ニ管轄地外ノ治安

判事ニ嘱託スルヲヲ得ルヲ以テ豈証人呼出狀送達ノ事ヲ治安裁判所書記ニ嘱託スルヲヲ得サルノ理アランヤ且第二十二條ニハ其地ノ裁判所書記トノミ記載セリ頗ル輕罪裁判所書記ニ限リタルノ穩當ナラサルヲ覺フ

○長井氏曰ク呼出狀ハ第二十三條ノ規則ニ依テ書記其送達方ヲ取扱フヘキモノトス但管轄地外ハ書記其取扱ヲ爲スヲ得サルニ付キ若シ遠隔ノ地ノ證人ヲ呼出ストキハ其住所ノ地ノ書記ニ嘱託シテ呼出狀ヲ交付セシムヘキ者ナリ（治罪法註釋第百六十一二葉）

○立野氏曰ク證人ヲ呼出スニ付テノ法式ハ第二十三條訴訟關係人呼出ノ手續ニ同シ但其管轄地外ニアル者ニ付

ヲハ呼出ヲ爲スヘカラサルヲ以テ其所在ノ地ノ輕罪裁判所書記ニ送達ノ事ヲ囑託ス可キモノトス（治罪法註解第百九十一葉）

○織田氏曰ク證據人ヲ呼出スニハ豫審判事ノ名ヲ以テス可シ但シ其呼出狀ハ第二十三條送達書ノ規則ニ從ヒ之ヲ送達ス可シ若シ證據人豫審判事管轄ノ地外ニアルトキハ其住所ノ地ノ輕罪裁判所書記ニ呼出狀送達ノ事ヲ委任ス可キナリ○本條ハ證人呼出ノ手續ヲ云フナリ裁判所ノ書記ハ其管轄地外ニアル者ニ付テハ呼出ヲ爲ス可カラサルヲ以テ豫審判事ハ遠隔セル證人住所ノ地ノ書記ニ依頼シテ呼出狀ヲ交付セシムルナリ（治罪法註釋第三百葉）

○詳解ニ曰ク本條ハ証人ヲ召喚スルノ規則ニシテ之ヲ送達スルニハ総則即チ第二十三條ニ定ムル所ニ遵フヘキ

コトヲ定メ若シ証人管轄外ニ在ルトキハ其管轄輕罪裁判所ノ書記ニ之カ送達ヲ囑託スヘキコトヲ定メタルニ過キスシテ別ニ討論ヲ要スルモノナシ（治罪法詳解第十三號第二十四葉）

○森氏曰ク證人呼出ハ豫審判事ノ名ヲ以テシ第二十三條ノ規則ニ從テ其呼出狀ヲ送達ス可シ○他ノ裁判所管轄内ニ在ル所ノ證人ハ直チニ呼出狀ヲ送達スルヿ能ハサルニ付其所在ノ地ノ裁判所書記ニ送達ノ事ヲ囑託ス可シ（治罪法註解大成第百十二葉）

編者曰ク右諸氏ノ說允當ナリ

第百七十二條

豫審判事ハ證人裁判所々在ノ地ニ住セサル時ハ其住所ノ地ノ治安判事ニ訊問ノ事ヲ囑託スルヿヲ得

若シ證人管轄地外ニ在ル時ハ其所在ノ地ノ豫審判事又ハ治安判事ニ訊問ヲ嘱託スルコトヲ得

本條ノ場合ニ於テ呼出狀ハ嘱託ヲ受ケタル判事ノ名ヲ以テ其裁判所ノ書記局ヨリ之ヲ送達ス可シ

(註)本條ハ證人訊問ヲ嘱託スル規則ヲ定ム證人ハ豫審判事ヲ面前ニ呼出シ之ヲ訊問スルヲ本則トス然ルモ遠隔ノ地ヨリ之ヲ呼出スハ實ニ其往復ノ勞費トモ大ニ本條ニ於テ其變法ヲ設ケ嘱託スルヲ許シタリ

證人豫審判事ノ管轄地内ニ在リト雖モ其裁判所所在ノ地ニ住セサル時ハ其住所ノ地ノ治安判事ニ訊問ノ事ヲ嘱託スルヲ得若シ豫審判事ノ管轄地外ニ在ル時ハ其所在ノ地ノ豫審判事又ハ治安判事ニ訊問ノ事

ヲ嘱託スルヲ得而シテ其嘱託スル者直チニ喚問スヘキノ區別ヲ其事親シク聞ササル可カラサル者ト否トニ因テ豫審判事ノ見込ヲ以テ之ヲ決ス可シ但嘱託ヲ爲スニハ訊問ス可キ條件ヲ明示セサル可カラス

本條ハ訊問ヲ嘱託スル者ナレハ管轄豫審判事ニ出狀ヲ發スル者ニアラス故ニ受託ノ判事ノ名ヲ以テ呼出狀ヲ作リ其裁判所ノ書記局ヨリ之ヲ送達スル者ナリ

受託ノ判事ノ權限如何ノ豫審判事ハ管轄豫審判事ト同一ナルノ權ヲ有スト雖モ治安判事ハ然ラス其証人ニ對シ輕罪ノ刑スル罰金ヲ言渡スコトヲ得ス故ニ証人呼出ニ應セサルモ又ハ宣誓ヲ肯ンセス若シハ陳述ヲ肯ン

セサルモ直チニ罰金ノ刑ヲ言渡スヿヲ得ス只之ヲ勾引又宣誓セシムルヿハ妨ケナキナリ

第四十六號 明治十四年九月二十日 太政官布告

治罪法第百七十二條ニ於テ治安判事ニ囑託スルヿヲ許シタル處分ハ當分ノ内其地ノ司法警察官ニモ囑託スルヿヲ得

(註)証人訊問ヲ司法警察官ニモ囑託スルヿヲ許シタル趣意ハ治安裁判所ト雖ヒ其數多カラス故ニ証人治安裁判所ニ出ツルモ猶ホ遠隔ノ地アリ而テ司法警察官ハ各地ニ滿布セルヲ以テ之ニ囑託スルヿヲ許セハ頗ル官民ノ便ヲ得ルヿヲ以テナリ

然ルニ受託ノ司法警察官ハ權限ハ右ニ説明セシ治安

判事ト同一ニシテ証人呼出ニ應セサルモ又ハ宣誓ヲ肯セサル者ハ陳述ヲ肯セサルモ罰金ヲ言渡スヿヲ得ス然ルニ呼出ニ應セサル証人ハ之ヲ勾引スルヿヲ得又宣誓ハ之ヲ爲サシムルヿヲ得然ルニ治安判事ハ元來裁判官ナルヲ以テ証人ヲ罰スルノ權ナキニ非サレトモ罰金ハ輕罪ノ刑ナルヲ以テ其權限ヲ越フルヲ以テ之ヲ言渡スヿヲ得サルナリ而テ司法警察官ハ裁判官ニ非サルヲ以テ裁判言渡ヲ爲スノ職權ナキ者ナリ故ニ証人ニ對スル罰金ト雖ヒ之ヲ言渡スヿヲ得ス且勾引ト宣誓トハ管轄豫審判事ノ囑託ニ因テ之ヲ爲スヿヲ得ルニ雖ヒ罰金人言渡ス如キ囑託スルヿヲ得サル者ナリ故ニ之ヲ爲スヿヲ得ス

一　証人訊問嘱託ノ解

〔一〕村田氏曰ク證人管轄地内ニ住スルモ其住居裁判所所在ノ一市内ニ在ラサル時ハ遠ク之ヲ呼出スヿヲ必要トセス事件軽微ニシテ繁雑ナラサルニ於テハ其住所ノ地ノ治安判事ニ嘱託シテ訊問ヲ爲シ調書ヲ送致セシムルヲ得可シ證人管轄地外ニ在ル時モ亦同シ（治罪法註釋第四卷第二十五葉）

○清浦氏曰ク証人其裁判所ノ管轄地内ニ在リト雖モ其所在ノ地ニ住セサル時ハ便宜ニ從ヒ其証人住所ノ地ヲ管轄スル治安裁判所詰ノ判事ニ訊問スヘキ條件ヲ明示シテ嘱託ヲ爲スヿヲ得又管轄地外ニ在ルトキハ遙遠ノ地ヨリ呼出スノ煩勞密サラシムルニヨリ訊問スヘキ事件ノ如何ニヨリ其所在ノ地ヲ管轄スル豫審判事ニ嘱託スル

カ又ハ直チニ治安判事ニ嘱託スルヿヲ得通常ノ場合ニ於テハ治安判事ニテ輕罪ノ刑タル罰金ヲ言渡ス等ノ權ナシト雖モ此場合ニ在テハ豫審判事ノ代理者ナルヲ以テ証人訊問ノヿニ關シテハ總テ豫審判事ノ爲シ得ヘキ權ヲ行フヿヲ得○本年九月太政官ヨリ第四十六號ノ布告ヲ以テ治安判事ニ嘱託スルヿヲ許シタル處分ハ當分ノ内其地ノ司法警察官ニモ嘱託スルヿヲ許セリ故ニ其嘱託ヲ受ケタル條件ニ限リテハ司法警察官モ全ク判事ト同一ノ權ヲ有スルモノトス（聽訟筆第十號第五百八十四、五葉）

○横田氏曰ク訊問ノ嘱託（治罪法講義第二卷第百七十六、七葉）

一　豫審判事其管轄地内ノ治安判事ニ嘱託ヲ爲スヿヲ得ルハ當然ナリ雖モ平常治安判事ノ行フヿヲ得