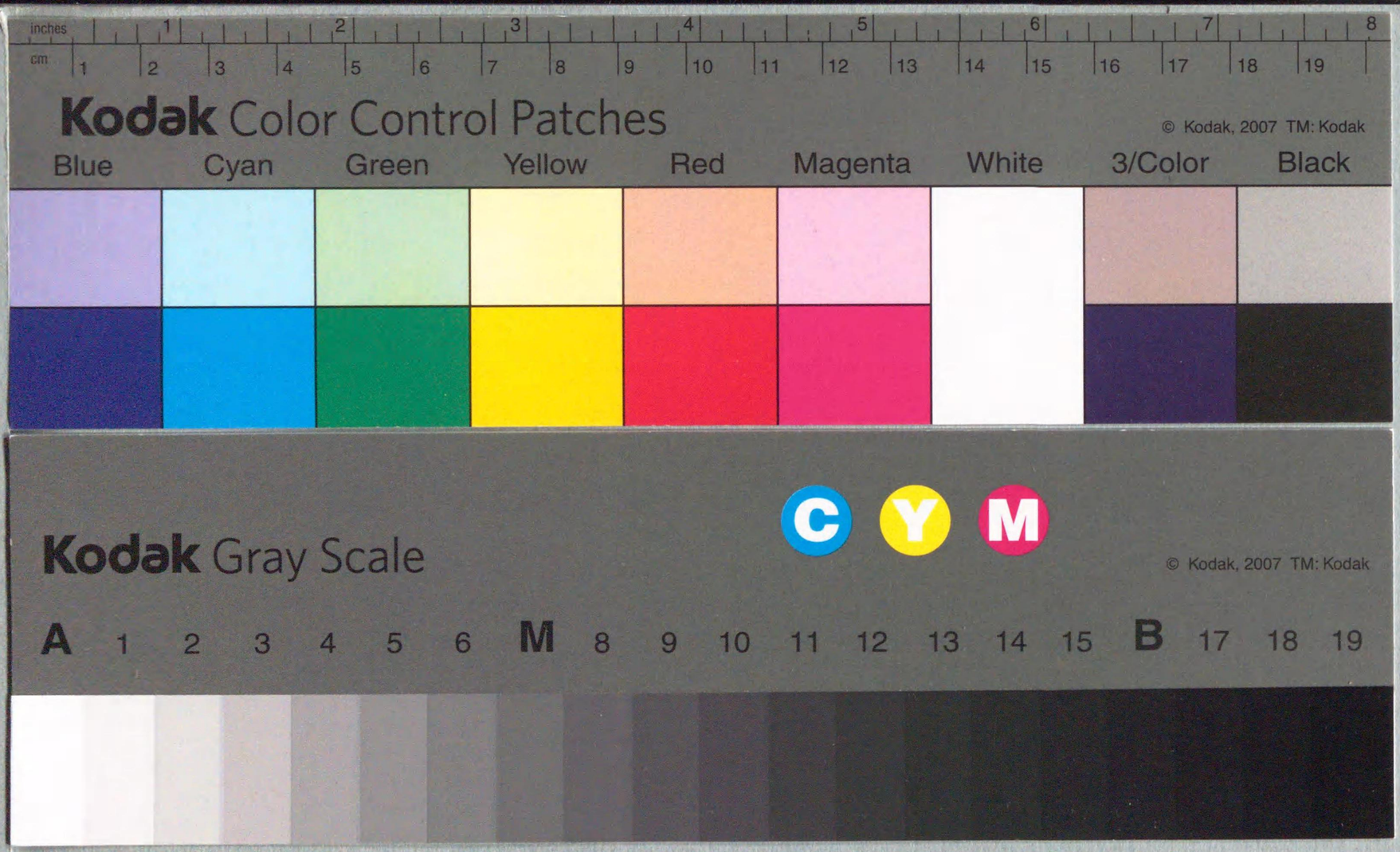

inches
cm
Kodak Color Control Patches
© Kodak, 2007 TM: Kodak
Blue
Cyan
Green
Yellow
Red
Magenta
White
3/Color
Black
Kodak Gray Scale
C
Y
M
© Kodak, 2007 TM: Kodak
A 1 2 3 4 5 6 M 8 9 10 11 12 13 14 15 B 17 18 19

試驗經要

六法教科書

品目 番號
圖書 法雜 第八號

修正八版

松江 地方裁判所
区分 明治文庫
登録番号 第214号
受入年月日 50. 5. 31

和雜ナル七号

行政裁判所長官 松岡康毅君題字

バリストル、法學博士 岡村輝彦君序文

試驗要 六法教科書

日本法律學校内 法政學會編纂

Lo.7
Ho.
431

本書登載科目

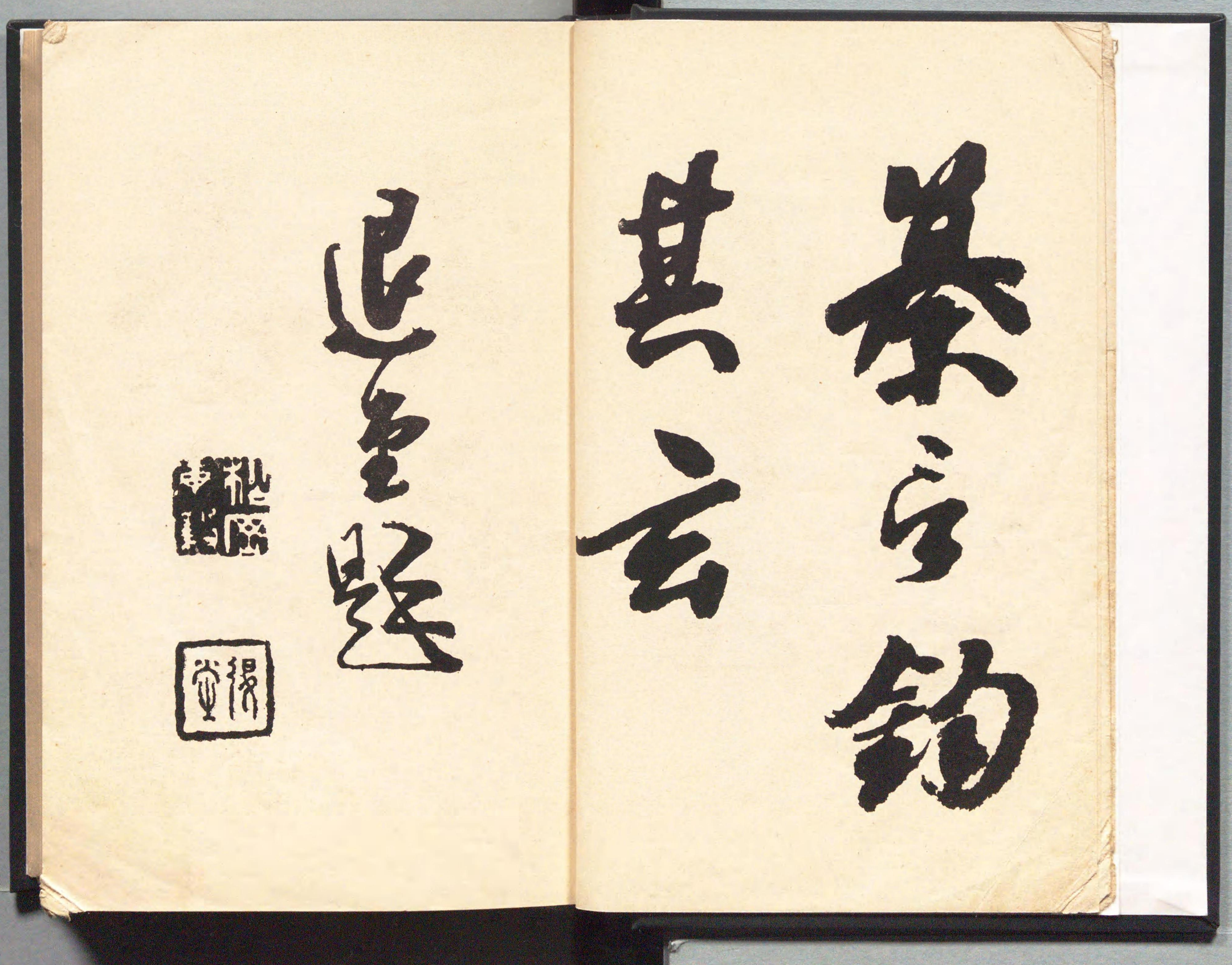
第一編　憲法
第二編　行政法
第三編　府縣郡市町村制
第四編　刑法
第五編　刑事訴訟法
第六編　民事訴訟法

320

最高裁判所圖書館
853248
昭60和

最高裁判所圖書館
明治文庫 1225-1
昭57和

紀事提要



六法教科書序

法ニ形体アリ理義アリ法ノ形体ヲ知テ其理義ヲ窮メサルモノ未タ以テ法ヲ談スルニ足ラズ法ノ理義ヲ識テ其形体ヲ覺ラザルモノ又以テ法ヲ論スルニ足ラサルナリ法律ノ學亦難ヒ哉

日本法律學校々友伊藤宗也氏頃者
六法教科書ヲ携ヘ來リ序ヲ予ニ徵
ス予取テ之ヲ觀ルニ法ヲ纂ム六、題
ヲ撰フ數十百其理義ヲ解ク簡明其
形体ヲ釋ク切實以テ各法固有ノ精
神ヨリ皮膚骨肉ニ至ルマテ悉ク其
眞意ヲ發揮シ加フルニ各法活動ノ

機微ヲ闡明シ内外ノ關係一讀ノ下
ニ瞭然タリ教科書ノ名蓋シ當レリ
ト謂ツ可シ世ノ斯道ニ志ス者此書
ニ依テ研究スレハ其理ノ存スル所
ヲ知ルニ於テ更ニ遺憾ナカラムト
ス予其講學ニ實務ニ至大ノ便益ヲ
與フルヲ喜ビ一言以テ讀者ニ紹介

スト云爾

已亥春四月

法學博士　岡村輝彦識

一本書收錄スルトコロノ六法ハ世ノ所謂六法中其私法ニ屬スルモノヲ除キ之ニ換フルニ行政法及ヒ地方制度ヲ以テシタリ即チ憲法、行政法、府縣郡市町村制、刑法、刑事訴訟法、民事訴訟法是ナリ

一本書問題編纂ノ方法ハ先ツ各法典編制ノ順序ニ依リ緊要ノ事項ハ悉ク之ヲ網羅シ次ニ各法典特有ノ疑義難問ヲ收錄シ最後ニ從來各種ノ法律試驗ニ課セラレタル問題中適切ナルモノヲ撰擇シ以テ一々解說ヲ與ヘタリ

一本書ハ專ラ各種ノ法律試驗ニ應セムト欲スル者及ヒ現ニ法律事務ニ從事スル者ノ利便ヲ圖リタルモノナレハ其說明モ力メテ繁ヲ去リ簡ナヲ旨トセリ故ニ各學派ノ議論ノ如キハ其最モ須要ノモノヽミヲ示スニ止マリ他ハ成ルヘク之ヲ避ケタリ讀者漫ニ其解說ノ吝ナルヲ咎ムル勿レ

一本書ハ多忙ノ際稿ヲ起シタルモノナレハ各法ノ說明繁簡其宜シキヲ

得ス之ヲ劑劂ニ付スルニ及ヒ大ニ忸怩タリシト雖モ讀者ノ求メ甚タ急ナルニヨリ他日ノ補正ヲ期シ已ムヲ得ス初版ヲ發シタルニ未タ幾許ナラスシテ早ク既ニ再版ノ運ニ逢ヒ又修正ヲ加ヘスシテ發スルノ已ムヘカラサルニ到リタルハ予ノ大ニ遺憾トスル所ナリ若シ夫レ他日再ヒ版ヲ改ムルノ際ハ充分ナル增補校訂ヲ加ヘ予カ初志ヲ貫ヌキ併セテ杜撰ノ罪ヲ謝セムコトヲ期ス再版ニ臨ミ玆ニ一言ヲ附ス

己亥五月

法政學會ニ於テ

會員 伊藤宗也識

第一編 憲法目次

◉憲法ノ定義 一
◉國家ノ性質 二
◉國家ノ種類 六
◉國家ト社會ノ區別 一一
◉國體ト政体ノ區別 一一
◉國土ノ性質及効果 一二
◉國土不可分ノ原則トハ何ソ 一四
◉臣民籍ノ性質附臣民ト外國人ノ差異 一五
◉臣民ノ權利及ヒ其分類 一六
◉參政權ハ權利ナリヤ 一九
◉請願權ノ性質 一九
◉裁判請求權ノ性質 二一
◉行政行爲請求權ノ性質 二一
◉居住權ノ性質 二二
◉自由權ハ權利ナルカ 二三
◉所有權自由ノ意義 二四

◉住所自由ノ意義……二六
◉信書自由ノ意義……二七
◉身体自由ノ意義……二八
◉居住及移轉ノ自由ノ意義……二九
◉思想發表及集會結社ノ自由……二九
◉信教自由ノ意義……三〇
◉自由權ハ如何ナル場合ニ停止セラルヽヤ……三一
◉臣民ノ服從義務……三二
◉國家機關ノ性質……三三
◉元首ノ法律上ノ地位……三五
◉君主大權ノ意義……三八
◉大權事項ヲ法律ヲ以テ規定スルコトヲ得ルカ……三九
◉君主不可侵ノ意義……四〇
◉皇位繼承ノ性質及ヒ繼承ノ資格……四一
◉攝政ヲ置ク場合及攝政ノ性質……四二
◉國務大臣ノ憲法上ノ地位……四四
◉副署ノ性質及ヒ副署ノ拒否……四五
◉大臣責任ノ基本及ヒ範圍……四七
◉帝國議會ノ國法上ノ地位……四九
◉帝國議會ノ召集、開會、停會、休會、閉會……五一
◉解散ノ性質及ヒ解散後ノ議會ノ性質……五三
◉議員ノ特權トハ如何……五五
◉議會ノ參政權……五七
◉議會ノ議事ニ關スル重要ナル原則……六〇
◉法律ノ意義……六一
◉法律制定手續……六四
◉法律ノ廢止……六七
◉命令ノ性質及ヒ其種類……六九
◉緊急命令ノ要件及ヒ事後ノ手續……七〇
◉立法事項ヲ命令ニ委任スルコトヲ得ルカ……七三
◉命令ノ範圍……七四
◉豫算ノ性質……七五
◉豫算成立ノ時期如何……七八
◉議會ノ豫算議定權及ヒ範圍……七九

◉豫算ト命令トノ關係……八二
◉豫算ノ原則……八三
◉豫算ノ不成立……八五
◉條約ノ性質……八六
◉司法ノ意義……八八

第二編　行政法目次

◉行政ノ意義……一
◉行政法ノ關係……二
◉行政規則ノ定義、効力、種類、實質……四
◉行政命令ノ取消ト廢止ノ區別及効力……七
◉行政處分ノ性質及ヒ區別……八
◉行政處分ノ種類……一〇
◉行政處分ノ取消……一四
◉行政監督ノ定義、項目、方法……一六
◉訓令ノ定義及効力……一九
◉告示ノ性質……二〇
◉契約ノ定義及種類……二一
◉行政機關ノ强制權……二三
◉行政官府ト官職ノ意義……二五
◉行政官府ノ分類……一六
◉官吏ノ性質……二八
◉官吏任用ノ性質……二九

◉官吏服從ノ義務……三一
◉官吏ノ義務……三三
◉懲戒處分ト刑罰トノ差異……三五
◉官吏ノ賠償責任……三七
◉俸給權ノ性質……三八
◉內閣ノ往質、職權及ヒ總理大臣ノ地位……三九
◉樞密院ノ性質、權限及組織……四一
◉各省大臣ノ性質、職權及官內大臣ノ國法上ノ地位……四三
◉府縣知事及郡長島司ノ性質……四五
◉公用徵收ノ定義……四七
◉公用徵收權ノ根據……四九
◉公用徵收ヲ行フ可キ場合……五一
◉公用徵收權ノ主体及目的……五二
◉公用徵收賠償ノ原則……五四
◉公ノ營造物ノ意義……五六
◉公用制限ノ性質……五八
◉行政訴願ノ性質……五九

◉行政訴願ノ範圍、手續、效力……六一
◉行政訴訟ノ性質……六四
◉行政裁判事件ニ關スル學說……六六
◉行政訴權ノ定義及原因……六九
◉行政訴願ノ原告及被告……七〇
◉行政訴訟ノ範圍、手續、效果……七二
◉行政訴願ト行政訴訟トノ差異……七五
◉權限爭議……七六
◉警察ノ意義……七七
◉警察權ノ根據……七九
◉私安警察ノ性質及種類……八一
◉公安警察ノ性質……八三
◉非常警察ノ性質……八五

行政法目次終

◉自治ノ意義……一
◉自治制ノ理由……二
◉市町村ノ自主權……三
◉市町村ノ基礎……四
◉公民權ノ性質及得喪……六
◉市町村ノ機關……八
◉町村會ノ議事ニ關スル重ナル原則……一一
◉區ノ性質……一三
◉市町村ノ歲入歲出……一四
◉市町村ノ監督……一六
◉郡ノ基礎及其人格……一八
◉郡會ノ組織及選擧……一九
◉郡會ノ職務權限……二一
◉郡會議事ノ重ナル原則……二二
◉郡參事會ノ組織、選擧及職務權限……二四
◉郡長ノ職務……二五

府縣郡市町村制目次終

◎郡ノ財務……二七
◎郡ノ監督……二八
◎府縣ノ基礎及其人格……三〇
◎府縣會ノ組織及選擧……三二
◎府縣會ノ職務權限……三四
◎府縣會議事ニ關スル重ナル原則……三五
◎府縣參事會ノ組織選擧及職務權限……三七
◎府縣知事ノ職務權限……三九
◎府縣ノ財務……四一
◎府縣行政ノ監督……一

第四編　刑法目次

◎社會刑罰權ノ基本ニ關スル主義……一
◎刑法ノ目的……五
◎犯罪ノ定義……五
◎犯罪ノ種別……六
◎行犯、不行犯トハ如何并ニ其區別ノ實益……八
◎即時犯及ヒ繼續犯トハ如何竝ニ其區別ノ實益……八
◎豫備犯、未遂犯及ヒ既遂犯トハ如何竝ニ其區別ノ實益……九
◎單行犯、慣行犯及ヒ連續犯トハ如何竝ニ其區別ノ實益……一一
◎有意犯、無意犯トハ如何竝ニ其區別ノ實益……一二
◎現行犯、非現行犯トハ如何竝ニ其區別ノ實益……一二
◎附帶犯、非附帶犯トハ如何竝ニ其區別ノ實益……一三
◎國事犯、常事犯トハ如何竝ニ其區別ノ實益……一四
◎普通犯、特別犯トハ如何竝ニ之ヲ區別スル利益……一五
◎親告罪、非親告罪トハ如何竝ニ其區別ノ實益……一五
◎犯罪構成ノ要素……一六
◎犯意ノ要件ノ基礎ナリヤ將タ元素ナリヤ……一八

◉被害者ノ許諾ハ犯罪ノ成立ニ影響ヲ及ホスヤ……一九
◉正當防衛權ノ基因及ヒ其要件……二一
◉一般ノ不論罪及ヒ其理由……二二
◉特別ノ不論罪及ヒ其理由……二三
◉刑法第七十五條不論罪ノ理由ヲ說明ス可シ……二五
◉其意ニ非サルノ所爲ト罪ヲ犯スノ意ナキ所爲トノ區別……二七
◉重罪、輕罪及ヒ違警罪ヲ區別スル標準……二七
◉重罪、輕罪及ヒ違警罪ヲ區別スル實益……二八
◉刑罰ノ意義……三〇
◉刑ノ目的……三一
◉主刑及ヒ附加刑ノ區別……三二
◉附加刑ヲ科スル方法……三三
◉法律ニ於テ沒收ス可キ物件ノ種類ヲ擧ケテ說明スヘシ……三三
◉罰金ヲ換ヘテ輕禁錮ヲ執行スル間ハ公權ヲ停止ス可キカ……三六
◉假出獄ト免幽閉ノ意義及ヒ其差異……三七
◉復權ノ意義及ヒ之ヲ設ケタル理由……三九
◉復權ヲ與フルヲ得ヘキ場合及ヒ其效果……四〇

◉刑ノ期滿免除ハ何レノ時ヨリ起算ス可キヤ……四一
◉刑ノ期滿免除ヲ得ルモノト雖モ然ラサルモノトヲ擧ケ且ヲ其理由ヲ說明ス可シ……四二
◉未遂犯ト既遂犯トハ如何ナル點ニ於テ之ヲ區別スルヤ……四五
◉不能犯ト未遂犯トノ區別……四六
◉着手未遂ト豫備トヲ區別スル標準……四八
◉不論罪ト宥恕ノ區別……四八
◉自首減刑ノ意義及ヒ之ヲ設ケタル理由……四九
◉自首減輕ノ有效條件……五一
◉數罪俱發ト再犯ノ區別及其法律上ノ處分……五二
◉數罪俱發ト再犯ノ區別……五四
◉初犯舊法ニヨリテ處刑セラレタルモノ新法ニ於テ更ラニ罪ヲ犯シタルトキハ再犯ヲ以テ論スルヤ……五五
◉正犯、從犯ノ區別及ヒ其間ニ如何ナル差異アリヤ……五五
◉正犯ノ刑ヲ加重減輕ス可キトキハ從犯ノ刑モ亦之ヲ加重減輕セサルヘカラサルヤ……五六
◉敎唆者ヲ正犯ト爲スノ理由……五八
◉犯人ノ多數ニ因リ刑ヲ加重ス可キ場合ニ敎唆者ヲ算入シテ多數ト爲スコト

ヲ得サル理由……五九
◉從犯罪成立ノ時期……六〇
◉從犯ノ從犯ハ之ヲ罰スルヤ……六一
◉從犯ノ敎唆者ハ之ヲ罰スルヤ……六二
◉從犯ノ罪名ハ常ニ正犯ノ罪名ト同一ナルヤ否ヤ……六三
◉敎唆罪ノ未遂ハ之ヲ罰スルコトヲ得ルヤ……六三
◉刑法上ノ責任ナキ幼者ニ物品ヲ與ヘ犯罪ノ意思ヲ助成シテ罪ヲ犯サシメタル者ハ敎唆者ナルヤ從犯ナルヤ將タ何ヲ以テ論ス可キヤ……六四
◉內亂罪ト兇徒聚衆罪トノ差異……六五
◉官吏侮辱罪ト誹毀罪トノ區別……六六
◉囚徒逃走罪ノ性質及ヒ已決囚ノ逃走ヲ再犯ヲ以テ論セサル理由……六八
◉貨幣ノ僞造ト變造トノ區別……七〇
◉文書僞造罪ノ成立要素……七一
◉誣告罪ト誹毀罪トノ差異……七三
◉殺人罪ノ種類及ヒ其區別……七四
◉盜罪ノ種類ヲ擧ケ之ヲ畧說ス可シ……七五
◉冒認罪ト費消罪トノ區別……七七
◉窃盜罪ト遺失物隱匿罪トノ區別……七八
◉放火罪ノ性質、構成要素及ヒ其處分……七九
◉放火罪ノ既遂未遂ヲ區別スル標準……八〇
◉人ヲ殺スノ目的ヲ以テ家屋ニ放火シタル者ハ數罪俱發ノ例ニ問フヘキヤ……八一

第五編　刑事訴訟法目次

◎刑法ト刑事訴訟法トノ關係……一
◎刑事訴訟法ト民事訴訟法トノ關係……一
◎我刑事訴訟法ノ主義……四
◎刑事訴訟ト民事訴訟トノ關係……八
◎刑事訴訟法ノ土地ニ關スル效力……一〇
◎刑事訴訟法ノ時ニ關スル效力……一一
◎刑事訴訟法ノ人ニ關スル效力……一二
◎單獨制ト合議制トノ得失ヲ擧ケ並ニ我刑事訴訟法ノ裁判制度ヲ示セ……一四
◎刑事訴訟ニ於ケル權利關係ノ主体……一五
◎刑事訴訟法上檢事ノ職務如何……一六
◎檢事一体ノ意義及ヒ理由竝ニ其效果……一八
◎刑事訴訟法上被告ノ地位及ヒ被告人タル能力……一一
◎刑事訴訟法上辯護人ノ地位……二〇
◎刑事訴訟法上被告人ノ權利義務……二一
◎刑事訴訟法上辯護人ノ權利義務……二四

◉本法ニ於テ書記ノ立會ヲ必要トスル場合及ヒ其理由——二七
◉公訴ノ定義——二八
◉公訴權ノ所有者附リ檢事カ公訴權ニ對スル權限——二八
◉公訴ノ提起ト實行トノ區別——三〇
◉訴訟上ノ意義ニ於ケル公訴提起ノ原因ヲ擧ケ且ツ之ヲ略說スヘシ——三一
◉公訴提起ノ効力——三二
◉檢事ハ公訴提起ノ義務アリヤ——三四
◉公訴權停止ノ場合——三四
◉公訴權消滅ノ原因ヲ擧ケ且ツ之ヲ略說スヘシ——三六
◉共犯人中ノ一人ニ公訴權消滅ノ原因存スルトキハ他ノ共犯人ニ對シ如何ナル影響ヲ及ホスヤ——四〇
◉告訴ヲ待テ受理ス可キ事件ニ付キ共犯者中ノ一人ニ對スル告訴ノ提起及ヒ拋棄他ノ共犯者ニ如何ナル影響ヲ及ホスヤ——四一
◉公訴權消滅ノ原因トシテ確定判決ノ効力ヲ申立ツルニ付キ必要ナル條件如何——四二
◉一事不再理ノ原則ヲ說明シ兼ネテ其利害ヲ略述ス可シ——四五
◉公訴消滅ノ効果——四七
◉私訴ノ定義——四八
◉損害賠償ト賍物返還トノ差異——四八
◉附帶私訴ノ利害——四九
◉私訴ヲ提起シ得ヘキ場合及ヒ其時期如何——五一
◉豫審中私訴ヲ提起スルコトヲ得ルヤ——五二
◉被害者ノ相續人ハ私訴ヲ起スコトヲ得ルヤ——五五
◉附帶私訴裁判管轄ノ特例——五七
◉私訴權消滅ノ原因——五八
◉一ノ犯罪ニ對シ公訴私訴並ヒ起リ公訴ハ大赦ニ因リ消滅セリ此場合ニ於テ——六〇
◉刑事裁判所ハ私訴ニ付キ如何ニ處分ス可キヤ——六〇
◉公訴權消滅シタルトキハ被害者ハ要償訴權ヲ行フコトヲ得サルヤ——六二
◉公訴ノ確定判決取消トナリタルトキハ附帶私訴ノ確定判決ニ影響ヲ及ホス——六五
◉可キヤ——六五
◉公訴私訴ノ差異——六七
◉公訴ノ時効ヲ設ケタル理由——六九

◉公訴及ヒ私訴ノ時効ノ期間附リ其起算點……七一
◉教唆者及ヒ從犯者ノ時效ノ起算點……七二
◉時効期間區別ノ基礎タル各犯罪ノ種類ヲ定ムル標準……七三
◉時効中斷ノ原因及ヒ其効果……七五
◉人違ヒニテ時効中斷ノ手續ヲ爲シタル場合ニ於テ其處分ハ眞ノ犯罪者ニ對シ中斷ノ効アルヤ……七六
◉被告人ノ裁判籍ノ種類及ヒ其意義……七七
◉一人ニテ事物ノ管轄ヲ同フスル數罪ヲ犯シ其土地ノ管轄ヲ異ニスル場合ニ於ケル裁判管轄如何……七八
◉數人ニテ一罪ヲ犯シ各被告人其土地ノ管轄ヲ異ニスル場合ニ於ケル裁判管轄如何……八一
◉裁判管轄指定ノ申請ヲ爲シ得ル場合及ヒ其申請ノ手續……八三
◉判事除斥ノ意義及ヒ其場合……八五
◉忌避ノ意義及ヒ其場合茲ニ其申請ヲ爲スヘキ時期……八六
◉回避ノ意義及ヒ其場合……八七
◉判事ニ除斥又ハ偏頗ノ原由アリト認メラレタルトキハ既ニ爲シタル其訴訟手續ニ如何ナル影響ヲ及ホスヤ……八八
◉檢事ヲ忌避スルコトヲ許サヽル理由……八九
◉犯罪搜查ノ目的……九〇
◉搜查ノ原因……九〇
◉檢事及ヒ司法警察官カ非現行犯ノ場合ニ被告人及ヒ證人ノ訊問ヲ爲シタルトキハ其調書ハ法律上有効ナルヤ……九一
◉通常人ノ告發ト官吏公吏ノ告發トノ差異……九三
◉檢事及ヒ司法警察官ハ告發ノ義務アリヤ……九四
◉現行犯ト非現行犯トノ區別及ヒ之ヲ區別シタル理由……九六
◉現行犯非現行犯ヲ區別シタル利益……九七
◉准現行犯トハ如何……九九
◉重罪輕罪ニ付キ現行犯ニ准スヘキ場合ヲ列擧ス可シ……九九
◉豫審ノ目的……一〇一
◉豫審ヲ公行セサル理由……一〇二
◉豫審密行ノ利害……一〇三
◉對質ハ豫審密行ノ主義ニ反セサルカ……一〇四

◉對質ノ意義及ヒ其場合……一〇六
◉令狀ノ意義……一〇六
◉令狀ノ種類及ヒ之ヲ發スル可キ場合……一〇六
◉令狀各種ノ性質ヲ說明ス可シ……一〇六
◉令狀各種ノ効力……一〇八
◉召喚狀ト拘引狀及拘留狀トノ差異……一〇九
◉電報ヲ以テ拘留狀ノ執行ヲ委託シタル場合ニ其受託ノ警察署ニ於テ有効ニ執行スルコトヲ得ルヤ……一一一
◉保釋ノ意義及ヒ之ヲ許可スルニ要スル條件……一一二
◉保釋取消ノ原因及ヒ其取消ニ因リ保證金ニ對スル處分如何……一一四
◉責付ノ意義及ヒ之ヲ許スニ必要ナル條件……一一五
◉保釋ト責付ノ差異……一一六
◉檢證トハ如何……一一七
◉搜索ノ意義……一一七
◉搜索ノ目的物……一一八
◉令狀執行ノ爲メノ家宅搜索ト證據蒐集ノ爲メノ搜索トノ差異……一一八
◉物件差押ノ意義及ヒ其手續……一一九
◉物件差押ニ關スル制限……一二〇
◉物件差押ノ効果……一二〇
◉證人ノ意義……一二二
◉證人義務ノ性質……一二三
◉證人ト爲ルノ義務ナキ者……一二三
◉宣誓ノ能力ナキ證人トハ如何……一二四
◉證言拒絕ノ權利ヲ有スル證人……一二五
◉證人ト爲リ得ル者ニシテ裁判所ニ出庭ノ義務ナキ者……一二七
◉證人ノ權利義務……一二九
◉鑑定人ノ意義……一三一
◉鑑定人ノ權利義務……一三三
◉被告人訊問ノ目的……一三三
◉證據判斷トハ如何……一三四
◉我刑事訴訟法ニ於ケル直接證據方法及ヒ間接證據方法トハ如何ナルモノヲ云フヤ……一三五
◉我刑事訴訟法ノ證據判斷ニ關スル主義……一三六

◉豫審終結決定ノ範圍……一三九
◉被告人欠席ノ儘豫審終結ヲ爲スコトヲ得ルヤ……一四〇
◉豫審判事カ管轄違ノ言渡ヲ爲ス可キ場合……一四二
◉豫審判事カ免訴ノ言渡ヲ爲スヘキ場合及ヒ其理由……一四四
◉豫審終結決定ニ對シ抗告ヲ爲シ得ル場合……一四六
◉公判ノ意義……一四七
◉公判ニ於テ勾引狀及ヒ拘留狀ヲ發スルニハ豫審ノ場合ト同一ノ條件ヲ要スルヤ……一四七
◉公判ニ於テ新ニ保釋又ハ責付ヲ許否スルコトヲ得ルヤ……一四九
◉不告不理ノ原則ノ例外ヲ示セ……一五一
◉附帶犯ノ場合ヲ說明ス可シ……一五二
◉辯論ニ因リ發見シタル附帶犯ハ如何ナル場合ト雖モ其裁判所ニ於テ裁判スルノ義務アルヤ……一五四
◉被告人精神錯亂又ハ疾病ニ因リ出頭スルコト能ハサリシトキハ公訴權執行ヲ停止スルカ……一五五
◉罰金以下ノ刑ニ該ル被告人精神錯亂其他ノ疾病ニ因リ出頭スルコト能ハサルトキハ常ニ公判ヲ停止スルカ……一五六
◉公判ト豫審トノ差異……一五七
◉判決ノ種類……一五九
◉判決ノ有効ナルカ爲メ要スル條件……一六〇
◉欠席裁判ノ意義竝ニ之ヲ爲スニ付必要ナル條件……一六二
◉欠席判決ノ効力……一六三
◉對席判決ト欠席判決トノ差異……一六四
◉故障ノ意義及ヒ其條件……一六五
◉故障ヲ受理シテ欠席前ノ程度ニ復シタル後本案判決ヲ爲スニ方リ故障ノ條件ニ欠缺アルコトヲ發見シタルトキハ裁判所ハ如何ナル判決ヲ爲ス可キヤ……一六六
◉上訴ノ意義……一六八
◉上訴ノ種類及ヒ各種ノ意義……一六八
◉控訴上告及ヒ抗告ノ異同……一六九
◉上訴權利者……一七二
◉上訴申立ノ効力……一七四
◉附帶上訴ノ意義及ヒ之ヲ許シタル理由……一七六
◉主タル上訴ト附帶上訴トノ差異……一七七

刑事訴訟法目次終

◎上訴ハ如何ナル時期ニ於テ何人カ之ヲ取下クルコトヲ得ルヤ附リ其取下ノ効果……一七八
◎控訴審ニ於ケル判決ノ種類……一七九
◎上告ノ原由……一八一
◎法律違背ノ裁判ニシテ上告ノ理由トナラサル場合アリヤ……一八三
◎上告審ニ於ケル判決ノ種類……一八四
◎上告審ニ於ケル不告不理ノ原則ニ對スル例外ノ場合……一八五
◎非常上告ト通常上告トノ差異……一八六
◎再審ノ訴ト非常上告トノ差異……一八八

第六編　民事訴訟法目次

◎民事訴訟法ハ公法ナルヤ……一
◎我民事訴訟法ノ主義……一
◎普通裁判籍ト特別裁判籍トノ意義……四
◎裁判所ノ管轄ニ付キ合意ヲ許ス場合竝ニ條件及ヒ其効果ヲ說明ス可シ……五
◎合意ニ依リ裁判管轄ノ變更ヲ許サヽル場合及ヒ其理由……六
◎裁判所管轄違ノ抗辯ハ本案ニ付キ被告カ辯論ヲ始メタル後ニ於テモ尙ホ之ヲ提出スルコトヲ得ルヤ……七
◎本案ニ於テ檢事立會フ可シト規定シタル訴訟ニ其立會ナクシテ下シタル判決ノ効力……八
◎訴訟當事者タルノ能力ト訴訟能力トノ區別……八
◎外國人カ其本國法ニ依リ無能力ナルヲ以テ後見人ヲ付シ居ル場合ニ其後見人ノ我國ニ於ケル訴訟能力……九
◎共同訴訟ト併合訴訟トノ差異及ヒ其利益……一〇
◎數人カ共同訴訟トシテ共ニ訴ヲ爲シ又ハ訴ヲ受クルコトヲ得ヘキ場合ヲ詳述ス可シ……一一

◉共同訴訟人中ノ一人カ爲シタル訴訟行爲ノ他ノ共同訴訟人ニ對スル効力……一三
◉主參加ノ目的及ヒ要件竝ニ其レヨリ生スル結果……一五
◉從參加人ハ訴訟ノ當事者ナルヤ……一六
◉從參加人訴訟上ノ地位……一七
◉從參加人ノ性質上ノ區別……一八
◉告知參加ト指名參加トノ性質……一九
◉從參加人及ヒ指名參加人カ訟訴ヲ承繼シタル場合ニ於ケル判決ノ効力……一九
◉訴訟代理人ト輔佐人トノ區別……二〇
◉訴訟委任ノ法律上ノ範圍……二〇
◉獨立ナル攻擊防禦ノ方法ト中間ノ爭トノ區別……二一
◉送達ノ性質……二一
◉送達ノ効力……二二
◉送達ス可キ書類ノ種類……二三
◉送達ノ種類……二三
◉當事者本人ニ送達スルモ送達ノ効力ヲ生セサル場合……二四
◉總理代人又ハ代務人ニ爲シタル送達ハ如何ナル場合ニ原被告本人ニ爲シタルト同一ノ効力ヲ有スルヤ……二五
期日期間ノ區別……二六
◉期日ハ何レノ時ニ始マリ何レノ時ニ終ルヤ……二六
◉期日ノ變更ト辯論延期ノ區別……二七
◉期間ノ種類……二七
◉不變期間トハ如何又不變期間ノ最終ノ日カ日曜日ニ當ルトキハ之ヲ期間ニ算入スルヤ……二八
◉期間ヲ計算スルニ初日ヲ算入スル場合アリヤ……二九
◉懈怠ノ種類及ヒ懈怠ノ結果トハ如何……二九
◉懈怠ノ結果トハ如何……三〇
◉原狀回復ヲ許ス場合……三〇
◉調書ノ性質及ヒ其効力……三一
◉訴訟手續停止ノ種類竝ニ其各種ノ性質及ヒ場合ヲ例示スヘシ……三二
◉中斷中止及ヒ休止ノ効力……三四
◉訴ノ定義……三五
◉權利拘束ノ性質竝ニ其發生及ヒ終了ノ時期……三五
◉權利拘束ノ訴訟上ノ効力……三六

◉訴ノ取下ト請求ノ拋棄トノ區別……三七
◉訴ノ取下ノ方法及ヒ其効果……三七
◉訴ノ取下ハ反訴ニ對シテ影響ヲ及ホスヤ……三八
◉妨訴ノ抗辯ト延期ノ抗辯トノ區別……三九
◉無訴權ノ抗辯トハ如何ナルモノヲ云フヤ……三九
◉反訴トハ如何……四〇
◉反訴提起ニ要スル條件……四一
◉反訴ノ判決ハ本訴ノ判決前ニ爲スコトヲ得ルヤ若シ得ルトセハ如何ナル判決ヲ以テ之ヲ爲スヤ……四二
◉訴訟上ノ保證ニハ如何ナルモノヲ以テ爲スヘキヤ……四二
◉口頭辯論トハ如何及ヒ其始期竝ニ終期ヲ示セ……四三
◉口頭辯論ノ原則上ノ効力……四四
◉口頭辯論中止ノ場合……四四
◉辯論ノ再開ヲ爲スハ如何ナル場合ナルヤ又當事者ハ之ヲ求ムルノ權利アルヤ……四五
◉不知ノ陳述ハ如何ナル結果ヲ生スルヤ……四六
◉證明ト疏明トノ區別……四七
◉證據方法ト證據原因トノ性質及ヒ其關係如何……四七
◉證人ノ定義……四七
◉證言ハ義務ナリヤ若シ義務ナリトセハ如何ナル性質ヲ有スルヤ……四八
◉官吏及ヒ公吏ハ如何ナル場合ニ於テモ裁判ニ於テ證人トシテ陳述ヲ爲スノ義務アリヤ……四九
◉檢證ノ性質及ヒ檢證ハ證據方法ナルヤ……五〇
◉鑑定ハ證據方法ナルヤ……五〇
◉當事者本人訊問ノ性質及ヒ其効力……五一
◉本法ニ於テ罰金ヲ言渡ス場合……五一
◉證據保全トハ如何……五二
◉裁判ノ種類及ヒ性質……五三
◉判決ノ種類及ヒ性質……五四
◉裁判所ハ當事者ノ申立ナキ事項ニ付判決ヲ爲シ得ル場合アリヤ……五六
◉判決中如何ナル程度マテ實体上確定力ヲ有スルヤ……五六
◉確定判決ハ從參加人ニ對シ如何ナル効力ヲ有スルヤ……五七
◉欠席裁判ヲ爲スニ必要ナル條件……五九

◎欠席判決ノ申立アルモ之ヲ許サヽル場合如何……五九
◎口頭辨論期日ヲ指定シナカラ特ニ當事者ノ一方ノミヲ呼出シ判決ヲ爲ス場合アリヤ……六〇
◎故障ノ性質及ヒ其申立ノ方式……六一
◎故障取下ノ効果……六一
◎中間判決ノ効力……六二
◎新欠席判決ト再欠席判決トノ區別……六三
◎區裁判所ト地方裁判所トノ訴訟手續ノ差異……六四
◎上訴ノ定義及ヒ種類……六八
◎上訴ヲ設ケタル目的……六八
◎從參加人上訴權ノ性質……六九
◎上訴ノ取下ハ訴ノ取下ト効果ヲ同フスルヤ……七〇
◎控訴提起ノ要件……七一
◎獨立シテ控訴ヲ許サヽル終局判決ト控訴ヲ許ス中間判決トハ如何ナルモノナルヤ……七三
◎主タル控訴ト附帶控訴トノ差異……七三
◎主タル控訴ニ於テ不服ヲ申立サル部分ニ付テ附帶控訴ヲ爲シ得ルヤ……七四
◎主タル控訴ノ取下又ハ棄却ハ附帶控訴ニ如何ナル影響ヲ及ホスヤ……七五
◎控訴人カ控訴ヲ取下タル場合ニ於テ被控訴人ノ訴訟費用ノミニ付テノ附帶控訴ヲ或ル條件ニ從テ獨立ノ控訴ト看做ス可キヤ……七六
◎控訴審ニ於テ新事實ヲ判決ノ憑據ト爲スコトヲ得ルヤ……七八
◎第一審ニ於テ提出セサル妨訴ノ抗辨及ヒ反對ハ控訴審ニ於テ主張スルヲ得ルヤ……七八
◎第一審ニ於テ元金ノミヲ請求シ控訴審ニ於テ其利息ヲ合セ請求スルコトヲ得ルヤ……七九
◎控訴ノ効力……七九
◎原告若クハ被告ヨリ故障ヲ申立同一ノ判決ニ對シ其相手方ヨリ控訴ヲ申立タルトキハ控訴ニ付キ如何ニ處分スヘキヤ……八〇
◎妨訴ノ抗辨ニ付キ下シタル中間判決ノミニ對シ控訴ヲ爲シタルトキ控訴裁判所ノ判決ハ中間判決ナルヤ將タ終局判決ナルヤ……八一
◎上告提起ノ要件……八一
◎上告審ニ於テ新ナル事實又ハ新ナル證據ヲ提出スルヲ得ルヤ若シ得ルトセ

ハ如何ナル場合ナルヤ……八四
◉上告審カ事件ヲ破毀シタルトキ本案ニ付キ自ラ裁判ヲ爲ス場合如何……八五
◉上告裁判所ニ於テ當事者ノ一方欠席シタルニ拘ハラス對席判決ヲ言渡ス場合如何……八六
◉抗告提起ノ要件……八七
◉抗告裁判所ノ裁判ニ對シ再ヒ抗告ヲ爲スコトヲ得ルヤ……八九
◉抗告ノ提起ハ其裁判ノ執行ヲ停止スルヤ……八九
◉再審ノ定義……九〇
◉再審ノ種類及ヒ其場合ヲ畧述ス可シ……九〇
◉再審ノ訴ハ何レノ裁判所ノ管轄ニ屬ルスヤ……九一
◉證書訴訟手續ノ定義……九二
◉證書訴訟手續ノ目的……九二
◉證書訴訟手續ニ依リ訴訟ヲ爲シ得ヘキ要件……九二
◉證書訴訟手續カ通常訴訟手續ニ比シ特別ナル事項ヲ列擧ス可シ……九三
◉無留保判決ノ性質及ヒ其判決ヲ爲ス場合……九五

◉留保判決ノ性質及ヒ其判決ヲ爲ス場合……九五
◉督促手續ヲ設ケタル目的……九六
◉督促手續ニ依リ支拂命令ヲ發シ得ヘキトキハ裁判所ハ如何ニ之ヲ處分ス可キヤ……九八
◉一個ノ請求ノ一分ノミニ付テ及ヒ數個ノ請求ノ一個ノミニ付テ支拂命令ヲ發センコトヲ申立得ル場合及其理由……九七
◉支拂命令ニ對スル異議ノ效力……九九
◉執行命令ノ性質及ヒ其效力……一〇〇
◉强制執行ノ定義……一〇〇
◉强制執行ノ本質……一〇〇
◉債務名義ノ性質及ヒ種類……一〇一
◉判決ニ確定力ヲ付スル理由……一〇二
◉判決確定ノ證明書ハ强制執行ニ關シ如何ナル效力アリヤ……一〇三
◉執行文ノ效力……一〇三
◉執行文ヲ附與スルニ裁判長ノ命令ヲ要スル場合アリヤ……一〇五
◉强制執行ヲ爲スニ執行文ヲ要セサル場合……一〇六
◉假執行ノ宣言ヲ取消サレタル場合ニ被告ニ於テ既ニ債務ノ辨濟ヲ爲シタルトキハ其取戻ヲ請求スルヲ得ルヤ……一〇六

◉上級審ニ於テ假執行ノ宣言ヲ附スルハ如何ナル場合ナルヤ 一〇七
◉列國裁判所ノ判決ハ我國ニ於テ執行シ得ルヤ若シ得ルトセハ如何ナル方式ヲ要スルヤ 一〇八
◉外國裁判所ノ判決ニシテ本邦ニ於テ執行判決ヲ許サヽル場合 一〇八
◉執行シ得ヘキ義務ノ性質 一〇九
◉强制執行ノ裁判籍 一一〇
◉强制執行ニ關シ執達吏ノ事物ノ管轄 一一一
◉執行ニ關シ選擇權アル場合ニ於テ其執行ハ何人ノ選擇ニ從フヘキヤ 一一一
◉執達吏カ强制執行ヲ爲スニ當リ其執行力ニ不當ノ點アルヲ認メタルトキハ如何ニ處分スヘキヤ 一一二
◉執達吏ノ法律上ノ地位及ヒ其委任者ニ對スル關係 一一二
◉異議ノ訴(即チ執行參加ノ訴)ノ目的 一一三
◉執行參加ノ訴ヲ爲シ得ヘキ時期 一一四
◉强制執行ノ始期及ヒ終期 一一四
◉物上擔保權ヲ有スル第三者カ差押ニ對スル權利 一一五
◉强制執行停止ノ種類 一一五
◉停止ニ因リテ强制執行ヲ取消サヽル場合 一一六
◉停止ニ因リテ强制執行ヲ取消スヘキ場合 一一七
◉强制執行開始後債務者ノ死亡又ハ身分ノ變更ハ爾後ノ執行ニ影響ヲ及ホス可キヤ 一一八
◉執行ノ目的タル債權ノ種類 一一八
◉差押ノ效力ニ關スル主義 一一九
◉金錢ノ支拂ヲ目的トスル債權ニ付テノ强制執行ノ目的物 一一九
◉差押ノ制限及ヒ其理由 一二〇
◉差押物件ニ對スル保管ノ責任及ヒ危險ノ負擔ハ何人ニ屬スルヤ 一二一
◉共有ノ動產ニ對スル强制執行ノ方法 一二一
◉外國貨幣ノ差押ハ現金差押ノ效果ヲ生スルヤ 一二二
◉現金差押ノ效果 一二二
◉競落人カ競賣代價ノ支拂ヲ爲サヽルトキハ裏其競落物ニ付キ如何ニ處分スヘキヤ及ヒ其場合ニ於ケル競落人ノ權義如何 一二三
◉管轄違ノ差押若クハ轉付ノ命令ニ基キ支拂ヲ爲シタルモノヽ效力如何 一二四

第一編

憲法

◉如何ナル債權ハ之ヲ差押フルコヲ得ルヤ……一二四
◉債權轉付ノ意義……一二五
◉轉付ノ効力發生ノ時期……一二六
◉債權差押ヨリ生スル債權者ノ權利……一二七
◉債權差押後ニ於ケル債務者ノ權利義務……一二八
◉轉付命令ノ効力……一二八
◉取立命令ノ効力……一二八
◉配當手續開始ノ場合及ヒ其開始ニ付キ要スル條件……一二九
◉不動產ニ對スル強制執行ノ種類……一三〇
◉不動產差押ノ効力……一三二
◉新競賣ト再競賣トノ區別……一三二
◉新競賣及ヒ再競賣ヲ爲スヘキ事由……一三三
◉債務者ノ意思表示ヲ目的トスル執行ノ方法……一三三
◉假差押ノ性質及ヒ之ヲ爲シ得ヘキ場合幷ニ其要件……一三四
◉假處分ノ性質……一三五
◉假差押ト假處分トノ差異……一三五
民事訴訟法目次終……一三六

最高裁判所図書館

第一編　憲法

㊀憲法ノ定義

第一說　憲法ハ國家ニ關スル法ノ全體ナリト(獨逸「ゲルベル」「ラバンド」)即チ此說ハ國權ノ實質及ヒ範圍、執行機關ノ形式ニ關スル法則全体ヲ含ムト爲スモノニシテ聊カ廣義ニ失スルノ嫌アリ其結果刑罰權ニ關スル刑法ノ如キモ亦憲法中ニ置カサルヲ得サルニ至ル

第二說　憲法ハ統治ノ範圍機關及ヒ形式ニ關スル法ニシテ細目ニ渉ルモノハ行政法ナリ(メルケル)是前說ト同義ニシテ單ニ行政法トノ分界ヲ異ニスルノミ故ニ廣義ニ失スルノ非難ハ前說ト共ニ免ルコトヲ得ス

第三說　憲法ハ國家ノ組織ニ關スル法ナリ行政法ハ國家ノ作用ニ關スル法則ナリト(グナイスト)然レモ諸國ノ憲法ハ單ニ組織ニ關

スル事項ヲ規定スルニ止マラス作用ニ關スル事項モ亦之ヲ規定スル故ニ此說モ亦採ル可カラス

第四說　憲法ハ國家統治ノ大法ニシテ國權ノ本體ト行用トノ大綱ヲ規定スル凡ソ其ノ形式ハ成文ノ法典タルト法令及慣例ヲ綜合シテ其ノ法理ヲ成スト不成ストヲ問ハス國家アレハ必ス國權ノ體用ヲ規定スルノ法アリ此法ハ即憲法ナリ

要之憲法ハ國家ノ組織機關及ヒ國權作用ノ大綱ヲ制定セル大典ナルコトハ學說概ネ其軌ヲ一ニス故ニ憲法ヲ攻研セント欲セハ先ツ國家ノ性質ヲ明カニセサルヲ得ス

◉國家ノ性質

國家ノ性質ニ關スル學說ヲ分類スレハ

（第一　形象的ニ觀察スル者（一、國體說　二、有機體說

第二　抽象的ニ觀察スル者（一、民的說　二、法人說　三、主體說

第一、團體說　國家トハ同一主權ノ支配ヲ受ケ一定ノ土地ニ住居シテ政事上ノ組織ヲ有スル團體ナリト此說ニ從フトキハ國家ナル人類ノ團體ハ主權ヲ受クルモノ即チ被治者ニシテ治者ニアラス又彼ノ地方團體等ト毫モ差別ナキニ至ラン此說ノ不理ナル多言セスシテ明ナリ

第二、有機體說　國家トハ人類ノ共同目的ヲ達スルカ爲メニ存在スル處ノ有機体ナリ即チ國家ハ機關ヲ具ヘ一定ノ作用ヲ爲シ以テ存在發達ヲ計ルハ恰モ動物カ耳目口鼻ノ如キ機關ヲ有シ各一定ノ作用ヲ爲シ自体ノ發達ヲ圖ルト一般ナリト然トモ此說ハ一ノ比喩ニシテ未タ國家ノ具性質ヲ說破シタルモノト謂フヲ得ス

第三、民的說　國家トハ各個人カ其共同目的ヲ達スルカ爲メニ爲シタル契約上ノ結合ナリト此說ハ實ニ民主主義ノ根基ヲ爲スモノナリ而シテ此說ノ說明方法ニ至テハ學者ニヨリテ異レリ「ホッブス」曰ク人民ハ其天賦固有ノ權利ヲ以テ一人或ハ數人ノ君主ニ讓呈シテ自然的狀態ヨリ進ンテ社會的國家ニ入リタルモノナリト「ロック」曰ク人民ハ其自然的狀態中ノ中ニ於テ既ニ天賦固有ノ自由權及ヒ所有權ヲ有ス而シテ之ヲ保護スル爲メ「最初ノ契約」ニ因テ一種ノ政府(國家)ヲ成形シタル者ナリト「ルーソー」曰ク人民ハ社會的契約ニ因テ自然的狀態ヨリ社會的國家ニ進入シタルハ「ホッブス」ノ說ノ如キモ其天賦固有ノ權利ヲ捧呈スル所ノ者ハ一人又ハ數人ノ君主ニ非スシテ人民全體ナリ故ニ人民各個ハ一方ニ於テ國家ノ君主ニシテ又一方ニ於テハ國家ノ臣民ナリト然トモ右來曾テ人民總意ノ契約アリシコトヲ聞カス又個人ノ絶體的同等

ナルコトハ國家ノ成立ト兩立セス即チ此說ハ歷史上理論上共ニ誤謬タルヲ免レス

第四、法人說　國家トハ公ノ法人ナリト何トナレハ法律上人トハ權力若クハ權利ノ主體ヲ云ヒ憲法上國家ハ統治權ヲ有シ一定ノ財產ヲ有シ權力及ヒ權利ノ主體即人ナルコト明ナレハナリ而シテ國家ハ公法上ノ人ナリト雖トモ肉体ヲ有セサルヲ以テ無形人即チ法人ナリト然ルニ國家ハ本ニシテ法ハ末ナル法ノ擬制ニヨリ本ナル國家ヲ法人ト爲スハ理論ヲ顚倒シタル嫌アリ

第五、主体說　國家トハ統治權ノ主体ナリト此說ニ曰ク統治トハ自由ノ人ニ對シ其作爲不作爲ヲ命令シ強行スルモノニシテ國家ト國民トハ服從關係即不平等ノ關係ヲ意味スルモノナリ國家ハ統治權ノ源泉ナリト

要之國家ノ性質ハ統治權ノ主体ナリト謂フ第五說ハ當今專ラ行ハ

ルヽ説ナルモ統治權ノ主体ナル權力的基礎ノ外一定ノ土地人民ナル物的基礎ヲ要素トスルコトハ亦學者ノ異論ナキ處ナリ

◎國家ノ種類

試ニ左ノ如ク分類セン

國家
- 統治ヲ行フ組織ヲ標準トスルモノ
  - (一)專政君主制ノ國家
    - 甲、世襲專政君主制
    - 乙、撰擧專政君主制
  - (二)立憲君主制ノ國家
  - (三)貴族制ノ國家
  - (四)民主制ノ國家
- 國家ノ構成ヲ標準トスルモノ
  - (一)單体國家
  - (二)複体國家
    - 甲、間接複体國家
    - 乙、直接複体國家

第一、專政君主制國家(一名獨裁君主制)　此制度ハ君主ノ行動ニ法ノ制限ナク萬機君主ノ自由意思ニ依テ執行サルヽナリ而シテ此制度ニ於テ注意ス可キ點ハ

甲、專政君主制ハ必シモ壓制政治ニアラス壓制ト否トハ政体ノ如何ニ非スシテ君主ノ爲政如何ニ在リ

乙、古代ノ專政制度ハ只管君主自身ノ安寧幸福ヲ計リタルモ近世ノ君主專政制度ハ國家ノ目的ヲ達スルニアリ

丙、君主ノ繼承ヲ血族ノ順序ニ從フモノヲ世襲專政君主制ノ國家ト云ヒ撰擧ニ依テ君主ノ繼承ヲ定ムルモノヲ撰擧專政君主制ノ國家ト謂フ而シテ前者ハ支那朝鮮露西亞等ニシテ後者ハ現今其適例ヲ見ス

第二、立憲君主制國家　此制度ハ君主カ統治權ヲ總攬シ其統治權行使ニ關シ憲法ノ制限ヲ受クルモノナリ而シテ此制度ニ於テ特ニ注意ス可キヤハ

甲、專政制体ノ君主ハ自由ニ意思ヲ發表シ得可シト雖トモ立憲

制体ノ君主ノ意思ハ憲法所定ノ形式ニ依テ發表セサルヲ得ス

乙、立憲制体ノ特質トシテ代議機關ヲ設ケ以テ君主ノ意思ヲ節制スル而シテ代議機關ヲ國民ノ代表者ト爲スハ立憲民主制ノ特質ニシテ代議機關ヲ國家ノ爲政機關ト爲スハ立憲君主制ノ特質ナリ

第三、貴族制ノ國家　此制度ハ貴族ノ數人カ共同シテ統治權ヲ總攬シ之ヲ行使スルモノナリ此制度ニ於テ注意ス可キ點ハ

甲、此制度ノ家國ニ於テハ國民ニ二階級アリ即貴族ト普通民是ナリ而シテ貴族ハ數多ノ特權ヲ有シ頗ル高等ノ地位ヲ占ム

乙、此種ノ國家制度ニ於テハ貴族ハ數人ノ共同体ノ名ト全体ノ意思ヲ以テ統治權ヲ行ハサルヲ得ス

第四、民主制國家　此制度ハ國民全体カ共同シテ統治權ヲ總攬シ之ヲ行使スルモノナリ即チ此制度ノ特質ハ國民全体カ治者ニシテ且同時ニ被治者タル點ニ存シ若シ一人又ハ數人ニ政權歸屬スルトキハ他ノ君主制又ハ貴族制ニ變ス可シ

第五、單体國家　單体國家ト云ハ國家ノ中ニ國家ヲ含マサルモノヲ云フ即チ日本支那佛蘭西露西亞等是ナリ而シテ此等ノ諸國ハ國家ノ結合ニヨリテ組織セラレタルモノニ非ス之ヲ區別スレハ

(一)主國及ヒ屬國　屬國ハ全ク主國ノ正朔ヲ奉シ毫モ獨立ノ權力ヲ有セス又自治ノ自由ヲ有セサルナリ

(二)主國及ヒ附庸國　附庸國ハ主國ノ保護干渉ニ依賴スル者ナリ而シテ附庸國ハ屬國ニ比スレハ稍獨立ノ地位ヲ有スレトモ尚外交上ノ大權ヲ有スル能ハス

(三)本國及ヒ殖民地　殖民地ハ獨立國ニ非サルモ殆ント完全ナル國家ノ地位ニ發達スル者ナリ而シテ殖民地ハ内治ハ獨立シ得

ルモ外交ハ必ス本國ノ保護ヲ仰カサルヲ得ス

第六、複体國　複体國トハ國家ノ中ニ國家ヲ含ムモノニシテ國家ノ結合ニ由リ組織セラレタル國家ヲ云フ北米合衆國、獨逸帝國ノ如キ是ナリ

(一)複体國ハ數多ノ單体國カ結合シテ更ニ一ノ新國ヲ作レルモノニシテ其分子タル單体國家モ亦國家タル性質ヲ失ハス

(二)複体國ノ統治權ヲ行フ可キ權限ニハ必ス制限アリ若シ權限無制限ノモノナランカ其國家ハ複体國ノ性質ヲ變シ單体國トナル

(三)複体國ノ統治權カ只ニ支分國ニ對シテ行ハルヽノミナラス支分國ノ臣民ニ對シテ直接ニ行ハルヽヲ直接複体國ト云フ反之複体國ノ統治權只支分國ニ對シテノミ其効ヲ生シ支分國ノ臣民ニ直接ニ其効力ヲ有セサルモノヲ間接複体國ト云フ

◎國家ト社會ノ區別

(一)國家ハ平等ヲ以テ基本ト爲スモ社會ハ不平等ヲ以テ基本ト爲ス

(二)國家ハ權利義務ヲ享有スル人格ヲ有スルモ社會ハ偶然ノ集合ニシテ人格ヲ有セス

(三)國家ハ民衆ノ上ニ立テ公平ニ政治ヲ爲ス機關ヲ要ス社會ハ萬事自然ニ定マルヲ以テ機關ヲ要セス

(四)國家ハ境土ノ區域明劃ナラサルヲ得サルモ社會ハ之ニ反ス

(五)國家ニ關スル變動ハ元首ニ關スルモノナルモ社會ハ上等人民ニ對スル變動ニ過キス

(六)國家ハ自由ヲ原則トシ社會ハ不自由ヲ原則トス

(七)國家ハ社會ノ活動ヲ以テ其目的ヲ達スルモノナリ

◎國体ト政体ノ區別

國体ハ統治權ノ所在ニ由リテ分カレ政体ハ統治權作用ノ形式ニ由

リテ分カル凡ソ特定ノ一人其ノ固有ノ力(法律ニ依テ與ヘラレタル力ニ非サルヲ云フ)ニ因リ國權ヲ總攬シ其國ヲ統治スルモノハ君主國體ニシテ國民全体ヲ以テ國權ノ基本ト爲ス者ハ民主國体ナリ即シテ統治權ヲ行動スルニ當リ國會、政府、裁判所ノ機關ヲ設ケ之ニ依リテ立法、行政、司法ノ權ヲ行フ者ハ立憲政体ニシテ此等ノ形式ニ依ラス主權者ノ自由ニ統治權ヲ行フハ專制政体ナリ然トモ立憲政体必シモ眞制ニアラス專制政体必シモ惡政ニアラス政治ノ眞否ハ政体ノ如何ニ非スシテ爲政者ノ行動如何ニアリ

◎國土ノ性質及效果

昔ハ統治權ヲ以テ所有權ト同視シ國土ヲ以テ所有權ノ目的物ト看做シ其增減分裂ハ一ニ私法ヲ以テ支配セシモ近世公法的思想ノ發達ニ伴ヒ統治權ハ王室ノ財產權ニ非ス國土ハ私法ノ目的物ニ非サルコトヲ明ニセリ即チ國土ハ國家ノ統治權ノ及ブ範圍ヲ示ス土地ノ區劃ナリ然ルニ學者往々領土主權ナル觀念ヲ有シ國土ニ關スル數多ノ權利ヲ列擧スルモノアルモ國家ハ特別ニ領土主權ナル權力ヲ有スルニアラスシテ學者ノ列記スルモノハ一ノ作用カ偶然土地ト關係ヲ有シタルニ過キス即チ其實質ハ他ノ處分行爲ト異ナラサルナリ之ヲ約言スレハ領土主權ハ統治權ニ外ナラサルナリ

國土ノ效果

(甲)積極的效果　國土内ニ存スル人民及ヒ團体ハ凡テ國家ノ命令ニ服從セサル可カラス

(乙)消極的效果　同一ノ國土内ニ於テハ他國ノ統治權ノ施行ヲ許サス他國ノ國土ニ於テハ其國ノ承諾ヲ得ルニ非サレハ統治權ヲ行フコトヲ得ス又他國ノ國土内ニ在テハ其國ノ自由意思ニ依ルニアラサレハ凡テ其國ノ統治權ニ服從セサル可カラス

國家ノ自由意思ニ依リテ權力ヲ制限スル場合

一、外國ニ對シテ治外法權ヲ與フル場合
二、共領地
三、聯合國家

◉國土不可分ノ原則トハ何ソ

凡ソ國土ハ分割ス可カラサルヲ原則トス即チ歐州諸國ニ於テハ自國ノ區域ヲ憲法ノ規定上ニ列記スルヲ以テ國土ノ分割變更ハ憲法法律ノ改正ヲ要スル結果ヲ生ス然レトモ國家ニハ非常ノ災變ナキヲ期ス可カラス故ニ國土不可分ノ原則モ近來殆ト空文ニ傾クノ觀アリ我憲法ハ日本帝國ノ區域ヲ列擧セサルヲ以テ國土ノ增減變更ハ元首ノ大權ニ存スルコトハ毫モ疑ヲ容レス元來國土ノ變更ハ法規ノ効力ヲ及ホス區域ニ變更ヲ生シ一般ニ統治權ノ行ハルヽ區域ヲ伸縮スルモノタルハ勿論ナルモ國土ノ變更ノ性質ハ直接ニ法規ヲ定ムルニアラスシテ單ニ實際ノ有樣ヲ變更スルニ過キス之ヲ換

言セハ國土ノ變更ハ臣民ノ服從義務ニハ毫モ影響ナキモノナリ故ニ憲法中別ニ規定ナキ限リハ國土ノ變更ハ一ノ行政行爲ニシテ別ニ法律ヲ要セサルナリ

◉臣民籍ノ性質附臣民ト外國人ノ差異

臣民籍トハ一國統治ノ下ニ無條件ニ全力ヲ以テ服從スル關係ヲ云フ凡ソ臣民ハ臣民タルノ資格ニ於テ統治ノ客体トナルモノナリ國家カ一定ノ土地ヲ統治スルノ結果トシテ臣民ニ統治權ヲ及ホスモノニ非ス苟モ日本臣民タル以上ハ例令土地ニ對スル日本國權ノ及ハサル處ニ住居スルモ日本臣民タルノ故ヲ以テ統治權ヲ受クルモノナリ而シテ統治權ニ服從スルモノハ臣民ニ限ラス外國人モ亦服從スト雖トモ外國人ノ服從ハ其國ニ在留スルヲ條件ト爲ス者ニシテ其國ヲ退去セハ服從義務ハ消滅ス又臣民ハ全力ヲ擧ケテ奉公スル義務ヲ有スルヲ以テ同一人ニシテ同時ニ二個以上ノ臣民籍ヲ有ス

ルコト能ハサルナリ

臣民ト外國人ノ差異

一、臣民ノ服從義務ハ無條件ニ永遠的ニシテ外國人ハ在留ナル條件付一時ノ服從ナリ

二、臣民ハ兵役ノ義務ヲ負フモ外國人ハ之ヲ負ハス若シ外國人ニ兵役ノ義務ヲ負ハシムルトキハ國際法違反トナル

三、臣民ハ國土内ニ居住ノ自由アルモ外國人ハ之ヲ有セス

◉臣民ノ權利及ヒ其分類

凡ソ權利ハ法規ニ源泉ス法規トハ國家カ臣民ニ對シテ意思主張ノ範圍ヲ與フルモノニシテ此許容ハ飜テ國家自体ノ意思ノ制限トナル者ナリ即チ此制限ハ國家ト臣民トノ間ニ劃セル界標ニシテ國家ハ之ヲ超ヘテ臣民ノ權利ヲ侵スコトヲ得ス臣民ハ其範圍ニ於テハ國家ニ向テ請求スルヲ得ルノ權利ヲ生ス然ルニ獨逸ノ「ボルンハッ

ク」等ハ國家ハ自ラ法令ヲ自由ニ變更スルヲ得ルヲ以テ臣民ハ公權ヲ有シ得ヘカラスト說明スルモ斯ク論スルトキハ公權私權共ニ皆無ニ歸セサルヲ得ス何トナレハ國家モ亦時々私權ノ主体ト爲ルコトアリ私權ノ主体タル國家ハ同時ニ公權ノ主体ニシテ意思自由ノ點ハ彼此異ナル處ナシ然ルニ論者ハ公權ノ存在ニ疑ヲ挿ミ私權ノ存在ヲ認ムルハ自家撞着ナリ抑モ國家ハ法令ヲ廢止變更スルハ其自由意思ニ存スト雖トモ未タ廢止變更サレサルノ法令ハ國家ト雖トモ其儘遵守セサルヲ得ス故ニ法規ニ依テ生シタル臣民ノ權利ヲ認許スルハ國家カ法令ニ遵ヒ自己ノ意思ヲ重ンスル所以ニシテ苟モ國家意思ノ嚴然存スル以上ハ臣民ノ權利モ依然タラサルヲ得ス「ボ」氏カ未來ノ制度ヲ以テ現在ノ性質ヲ論セントスルハ愚ノ至リナリ

- 臣民權
  - 政權……參政權人
    - 甲、被選舉權
    - 乙、選舉權
  - 民權
    - 積極的
      - 一、請願權
      - 二、裁判請求權
      - 三、行政行爲請求權
    - 消極的
      - 一、住居權
      - 二、自由權
        - 一、所有ノ自由
        - 二、住所ノ自由
        - 三、信書秘密ノ自由
        - 四、身体ノ自由
        - 五、居住及移轉ノ自由
        - 六、意思發表及集會結社ノ自由
        - 七、信教ノ自由

◉參政權ハ權利ナリヤ

凡ソ權利トハ法規ノ與ヘタル臣民ノ意思主張ノ範圍ニシテ國家ニ向テ主張シ得可キ人格要素ノ要求ナリ蓋權利ノ利益ハ國家ノ保護ニ依テ存シ得可ク要求シ得可キ性格ハ權利ノ本体ナリ然ルニ參政權タル被選舉權及ヒ選舉權ハ著ク權利ノ性格ニ相反スルヲ見ル即チ臣民ヲシテ選舉ノ事ニ關與セシムルハ權利付與ノ趣旨ニ非スシテ國家機關ノ組織ニ參與セシムルニ在リ即チ選舉ノ事ハ毫モ臣民ニ要求權ヲ與ヘタル痕跡ヲ見ス故ニ參政權ハ臣民自体ノ權利ヲ行フニ非スシテ國家ノ機關トシテ職分ヲ執行スルニ止マル要之參政權ハ臣民籍ヨリ當然ニ生スル權利ニ非スシテ臣民ノ有スル一ノ資格タルニ過キサルナリ

◉請願權ノ性質

請願權トハ國家ノ行爲不行爲ヲ願望スル權ナリ臣民ハ一個人ノ利

益又ハ一般ノ公益ノ爲メニ現行ノ制度ヲ變更シ既遂ノ處分ヲ存廢シ新施センコトヲ國家ニ請求スルコトヲ得敢テ國家機關ノ爲メニ其請願ヲ妨害セラレサルノ權利ナリ即チ國家機關ハ其請願ニ對シ妨害セス單ニ之レヲ受理スルノ義務ヲ負フニ止マリ請願ノ目的タル行爲ヲ爲ス義務ナキハ勿論其採否ヲ請願者ニ告知スルノ義務ナシ

請願ト建白　請願ハ一個ノ利益ニ關スル事件ニ付キ將來ニ向テ國家機關ノ行爲不行爲ヲ願望スルニ在リ建白ハ既往將來ニ關シ單ニ事ノ得失ヲ擧テ意見ヲ陳述スルニ止ル

請願ト訴願　請願ハ國家機關單ニ之ヲ受理スルヲ以テ足ルト雖トモ訴願ハ只ニ之ヲ受理スルヲ要スルノミナラス又其當否ヲ裁決スルヲ要ス

請願ノ範圍　議院法ニ依レハ(一)憲法變更ノ請願(二)皇室ニ對シテ不敬ノ語ヲ用ヒ(三)政府又ハ議院ニ對シ侮辱ノ語ヲ用ヒ(四)司法行政ノ裁判ニ關與スル等ノ事項ヲ除ク外假令法律制度ノ廢止又ハ行政事務ニ關スル事項等凡テ請願スルコトヲ得

◎裁判請求權ノ性質

凡ソ國家ハ臣民間ノ平和ヲ維持スル爲メ臣民カ自由ニ法律上ノ爭ヒヲ爲スコトヲ拒マミ臣民ノ爭議ニ對シ法律ヲ適用シテ利益ヲ保護スルノ職分アリ是レ臣民ニ訴權アル所以ニシテ訴訟ハ國家ノ助力ヲ仰テク手段トシテ權利ヲ國權保護ノ下ニ提出シ以テ之カ承認ト實行ヲ確定スル請求ナリ而シテ近世羅馬法ノ餘響ハ訴權ヲ以テ私法的權利ノ作用ト解スルモノ多ク全ク相手方ニ對スル請求權ト國家ニ對スル請求權即チ訴權トヲ混同セリ要スルニ訴權ハ公法上臣民ノ人格ヨリ生スルモノニシテ私法上ヨリ生スルモノニアラス

◎行政行爲請求權ノ性質

國家ハ一個人ノ或ル利益ノ爲メニ行爲ヲ爲サヽルル可カラス一個人ハ是ニ對シテ國家ノ行政行爲ヲ請求シ得ル場合甚タ多シ例之公文書ヲ求ムルノ權免許ヲ求ムルノ權公ノ營造物ヲ利用スルノ權等ノ如シ此權利ハ形式上其行爲ヲ爲ス可キ義務ヲ負フ處ノ官府ニ對シテ請求スルニ過キサルモ官府若シ之ヲ拒メハ上級官府ニ向テ亦之ヲ請求スルコトヲ得此場合ニ於テハ上級官府ハ監督權ノ作用ニ依テハ下級官府ニ之ヲ履行セシム可キナリ

◉居住權ノ性質

居住權トハ臣民カ國家ニ在リテ國土ノ住居ヲ禁セラレサルノ權ナリ臣民ハ臣民タル資格ヨリ當然此權利ヲ有スルヲ以テ外國人ノ間ニ左ノ差別ヲ生ス

一、臣民ハ居住權ヲ當然ニ有シ外國人ハ條約ニヨリ之ヲ有ス

二、臣民ヲ國境外ニ放逐スルコトヲ得スト雖モ外國人ハ安寧ヲ妨害シ平和ヲ破リ自活スル能ハサル時ハ國境外ニ放逐スルコトヲ得

三、他國ニ於テ犯罪ヲ犯シタル外國人ハ其他國ノ請求ニ依リ之ヲ引渡サル之ニ反シテ內國人ヲ國家自ラ他國ニ引渡ノ義務ナシ

◉自由權ハ權利ナルカ

自由權ヲ以テ權利ニ非スト爲ス說ニ曰ク凡ソ諸國ノ憲法ニ於テ人ノ權利トシテ保障スル事項ハ國家機關カ違法ノ處分ヲ爲スヲ禁スルニ止リ臣民ニ積極ニ權利ヲ付與シタルニアラス單ニ國權ノ及フ眼界ニ過キスト駁之者曰ク例令自由權ニセヨ國家機關カ之ヲ侵ストキハ臣民ハ國家ノ保護ニ依リテ之ヲ除却スルヲ得ルヲ以テ即チ自由權ハ權利ナリト又獨逸ノ「ラバンド」ハ曰ク自由權ハ目的ナキ故ニ權利ニ對ス天然ノ行爲ノ自由ヲ權利ト爲セルハ只昔ニ於テ國家之ヲ侵犯セシト云フ紀念ニシテ今日ハ其制限壓制ヲ不認スルニ過

キスト駁之者曰ク人ノ自由ハ即チ人ノ自由權ノ目的ナリ自由ニ就テノ權トハ物ニ付テノ權ト云フニ異ナラス況ンヤ我歷史上自由權ハ革命等ニ依テ生シタルモノニ非サルニ於テオヤ抑モ自由權ノ公法上ノ權利ナルヤ否ヤヲ知ルハ自由權ハ公權ノ要素ヲ具フルヤ否ヲ觀察セサルヲ得ス抑公權ハ人格ノ個々ノ性質ヲ國家ニ對シテ主張シ得ル權能ナリ而シテ自由ハ人格ノ要素ヲ爲スモノニシテ全ク法律上ノ意義ニ於ケル自由ナリトス即チ自由ノ實蹟範圍ハ法規ヲ以テ定メラレ法規ノ承認シタル人ノ力即チ能力ナリト云フコトヲ得蓋法律能力ハ人格ノ要素ナルヲ以テ自由モ亦人格ノ要素ナルコト更ニ疑ヲ容レズ如此國家カ或範圍ノ自由ヲ許ス以上ハ國家ハ敢テ侵犯セサルノ義務ヲ負ヒ即チ臣民ハ國家ニ對シテ自由權ノ行使ヲ要求スル權利ヲ有ス故ニ自由權ハ權利ナリ

◎所有權自由ノ意義

憲法第二十七條ニ曰ク日本臣民ハ其所有權ヲ侵サルヽコトナシ公益ノ爲メ必要ナル處分ハ法律ノ定ムル所ニ依ルト若シ此條ヲ解シテ臣民ノ所有權ハ絕体的自由ニシテ常ニ國家ノ妨害ヲ排除スルヲ得ト解セハ大ナル誤ナリ何トナレハ國家ハ法律命令ヲ以テ或ル制限ヲ設クルコトヲ得ルハ勿論行政官府ハ各個ノ場合ニ於テ特別ノ處分ヲ以テ所有權ヲ制限シ得ルハ明ナリ抑所有權ハ法規ノ範圍内ニ存在スルモノナレハ法規ヲ以テ制限ヲ設クルハ實ハ制限ニ非ヌリシテ實蹟範圍ヲ定ムルモノナリ然ハ所有權自由ノ意義何レニ在ヤ抑所有權ハ私法上ノ權利ニシテ一私人間ノ關係ニ屬スルモノナリ故ニ所有權ハ他ノ私人ニ對スル權利ニシテ國家ニ對スル權利ニ非ス換言セハ所有權ナル私權ハ國家ニ對抗スルヲ得サルナリ然ルモ是國家ノ公權ニ對スル謂ニシテ國家モ亦私法上ノ權利ヲ取得スルヿ無キニ非ス即チ財產上ノ主体タル國家ハ私人ト均等ニシテ私

人ハ國家ニ對抗シ得可ク從テ國家ハ所有者ノ意思ニ反シテ所有權ノ全部又ハ一部ヲ占有シ之ヲ使用シ收益スルカ如キハ國家カ私人ノ所有權ヲ侵スモノニシテ第二十七條ノ保障ハ實ニ玆ニ在リ然トモ實際公益ノ爲メ私人ノ所有權ノ全部若クハ一部ヲ强要シ之ヲ國家其他公共團体又ハ他ノ私人ニ移スノ必要ヲ生スルコトアリ之ヲ公用徵收ト云フ同條第二項ハ蓋此場合ヲ定ムルニ過キスシテ警察ノ目的ヲ達スル爲メ命令處分ヲ以テ所有權ヲ制限剝奪スルコトヲ得ルハ固ヨリ論ヲ俟タス

◉住所自由ノ意義

住所ノ自由ハ之ヲ家宅權ト稱ス憲法第廿五條ニ日本臣民ハ法律ニ定ムル場合ノ外其許諾ナクシテ住所ニ侵入セラレ及ヒ捜索セラルヽコト無シト規定セリ此家宅權ハ土地家屋ニ對スル所有權ノ侵害ヲ謂フニ非スシテ家內ノ平和ヲ維持スルコトヲ意味ス凡ソ人ハ一家內ノ秩序ヲ定メ又其一家ノ狀態ヲ定ムルノ自由アリ然ルニ故ナク侵入シ又家內ヲ捜索セラルヽカ如キハ是自由ノ妨害ニシテ斯ルニ爲ハ法律ノ禁スル所ナリ但住人ノ許諾セル場合及法律ノ規定アル場合ハ例外ナリ

附言　住所トハ人ノ平生生活スル場所ヲ云フ故ニ船又ハ車ノ如キモ時トシテハ住所タリ單ニ職業ヲ行フ爲メノ場所ハ住所行非ス

◉信書自由ノ意義

信書ノ自由ハ何人ニ信書中ノ事項ヲ知ラシム可キヤヲ自己ノ意思ニ依テ定ムルノ權能ナリ而シテ信書トハ凡テノ郵便電信ノ信書ヲ指シ只封ヲ爲シタル郵便電信ニ限ラス端書モ亦信書ナリ換言スレハ臣民ヨリ郵便ニ托スル通信ハ一切秘密ニシテ通信ヲ取扱フモノハ毫モ之ヲ漏スコトヲ得ス即チ郵便官吏ハ

(イ) 信書ノ封ヲ開クコトヲ得ス
(ロ) 信書中ニ記セル事項ヲ他人ニ之ヲ漏スコトヲ得ス
(ハ) 信書ノ交通アリシ事實ヲ第三者ニ洩スコトヲ得ス
(ニ) 發信人ノ誰ナルヤヲ受信人ノ誰ナルヤヲ洩スコトヲ得ス
(ホ) 住所番地ノ如キモ亦之ヲ洩スコトヲ得ス

◉身体自由ノ意義

身体ノ自由ハ時トシテ一私人ヨリ又官吏ヨリ侵犯サルヽコトアリ殊ニ刑事訴訟法犯罪ノ審問ニ關シテ殊ニ一私人ノ自由ニ觸ルヽコト多ク動モスレハ成規ヲ超ヘテ一私人ノ自由ヲ侵害スルコトアリ以是憲法第二十三條ハ法律ニヨルニアラサレハ逮捕、監禁審問、所罰セサルコトヲ保障セリ而シテ所謂罰トハ刑法上ノ刑罰ノ關ニシテ官吏ノ懲戒若クハ警察命令ヲ以テスル強制罰ノ如キハ固ヨリ之ヲ含マサルモノトス

◉居住及移轉ノ自由ノ意義

臣民ハ居住權ヲ有スルヲ以テ別ニ居住及移轉ノ自由權ヲ保障サルヽ必要ナキモ若シ居住及移轉ノ自由ヲ欠クトキハ臣民ハ其欲スル所ニ從ヒ居住及移轉スルコトヲ得サルニ至ル故ニ

一、居住及移轉ノ自由ニ關シテハ必ス法律ノ規定ニ依テ處置セサルヲ可ラス

二、市町村ニ於テ移住者ニ對シ加入金ヲ徵收シ又退去者ニ對シ稅金ヲ徵收スルハ自由ノ制限ナリ

三、官吏カ職務ノ爲メ一定ノ住居地ヲ制限サレ妻又ハ未成年者タル子カ夫又ハ父ニ依テ住所ヲ定ムルハ自由ノ制限ニ非ス

◉思想發表及集會結社ノ自由

憲法第二十九條ニ臣民ハ法律ノ範圍内ニ於テ言論、著作、印行、集會結社ノ自由ヲ有スト規定セリ文章圖畫ヲ以テスルヲ著作トシ版刻其

他機械的化學的ノ手段ヲ以テ文章圖書ヲ印刷發兌シ販賣スルヲ印行ト云フ集會トハ共同ノ目的ノ爲メニ一時限リ多數ノ人ノ集合スルモノナリ同一ノ場所ニ偶然ニ多人數集合スルモ共同ノ目的ヲ有セサルカ故ニ集會ニ非ラス結社トハ社員ノ定メタル共同ノ目的ヲ達スルカ爲メ多少永續ノ目的ヲ以テ數多人ノ任意ニ結合スルモノナリ故ニ地方自治体ハ任意ニ非サルヲ以テ結社ニ非ス

◎信教自由ノ意義

憲法第二十八條ニ臣民ハ安寧秩序ヲ妨ケス及ヒ臣民タル義務ニ背カサル限リニ於テ信教ノ自由アリト規定セリ信教ノ自由トハ何レノ宗門ヲ問ハス自己ノ信スル所ニ從ヒテ歸依シ又ハ歸依ヲ變更シ又ハ何レノ教門ニモ歸依セサルノ自由ニシテ左ノ諸點ヲ含ム

一、臣民ハ宮ニ心裡ニ於テ或ハ信教ニ歸依スル自由アルノミナラス又信教ヲ外ニ現ハシ自由ノ內外ニ於テ禮拜ヲ行フノ自由又之

カ爲メ刑罰ヲ受ケサルノ自由ヲ含ム

二、國家ハ一ノ宗門ノ信徒トシテ他ノ宗門ノ禮拜等ニ加ハルコトヲ強制シ又ハ他宗門ノ目的ヲ達スルニ必要ナル費用ヲ負擔セシムルコトヲ得ス

三、國家ハ或ル宗門ニ限リ國家制度ノ利益ヲ受ケシメ間接ニ信教ニ依テ不利益ヲ受ケシムルノ制度ヲ設クルコトヲ得ス

◎自由權ハ如何ナル場合ニ停止セラルヽヤ

凡ソ軍人又ハ其他ノ官吏カ完全ニ自由權ヲ行使スルコト能ハサル外自由權ハ戰時又ハ事變ニ際シ國家ノ全部又ハ一部ニ對シテ時期ヲ限リ停止セラルヽコトアリ即チ戒嚴宣告ノ時是ナリ戒嚴トハ戰時又ハ事變ニ際シテ行政事務ヲ擧ケ之ヲ軍務ノ司令官ニ移シ或ル種ノ犯罪ノ爲メ軍事裁判所ヲ設ケテ憲法及ヒ通例ノ法律ノ一効ヲ停止ス要之戒嚴ハ非常ノ危險ニ對シ國家ノ存立ヲ保護スルノ目的

ヲ達スルカ爲メ必要ナル限リハ憲法ヲ停止スルモノナリ其條件及ヒ効力ハ諸國ニ於テ特別法ヲ定ム我憲法第十四條モ亦之ヲ法律ニ依テ定ム可キコトヲ規定ス

◉臣民ノ服從義務

國家ハ自己ノ意思ヲ制限セサル限リハ法律上無限ノ命令權ヲ有スルカ故ニ臣民モ亦國家カ制限セサル限リハ無限ノ服從義務ヲ有ス故ニ國家カ法律若クハ憲法變更ノ法律ヲ以テ命スル所ハ絕對的ニ遵守セサル可カラス然レトモ臣民ハ只國家ノ命令ニ服スル義務アルモ一私人ノ命令ニ服從スル義務ヲ負ハス故ニ國家カ一定ノ機關ヲ以テ機關ト認メ一定ノ方式ニ因リテ其統治權ヲ行フ可キコヲ定ムルトキハ此機關此方式ニ依ラサル命令ハ單ニ一私人ノ行爲ト認メサルヲ得ス從テ臣民ハ之ニ服從スルノ義務ナク已ムヲ得サルトキハ正當防衛ヲ行フコトヲ得然レモ若シ官府カ其權限內ニ於テ法

律上ノ方式ニ從ヒ發シタル命令ハ臣民之ヲ不條理ト認ムルモ又ハ法律ノ規定ニ適合セサルコトヲ認ムルモ臣民ハ之ニ對シテ服從ヲ拒ムコトヲ得ス何者官府ハ自己ノ職權ニ依リテ行動スルモノニシテ官府ノ下ニ立ツ臣民ハ官府ノ上ニ立テ命令ノ當否ヲ審査スル能ハサレハナリ

臣民義務ヲ大別スレハ左ノ如シ

臣民義務
- 行爲義務
  - 勞力供給（兵役）
  - 物品供給（納稅）
- 不行爲義務忠實義務（國家ニ有害ノ行爲ヲ避クル義務）

◉國家機關ノ性質

凡ソ國家ハ機關ヲ離レテ其存在ヲ想像スルコト能ハサルハ尙自然人カ四肢五感ノ機關ヲ離レテ生存スル能ハサルト一般ナリ去レハ機關ハ國家外ニ獨立スル代理者ニ非ラスシテ國家組織ニ包含サル

ヽ國家ノ手足ナリ故ニ機關ノ爲セル意思ノ宣言ハ國家ノ意思ニシテ機關ノ行爲ハ國家ノ行爲ナリ即チ上級機關ノ命令モ下級機關ノ命令モ其効力少モ異ルコトナシ只形式上變更廢止ノ手續ヲ異ニスルノミ例之ハ法律ヲ以テス可ク命令ヲ以テ變更廢止スルコトヲ得ス命令ハ同等ノ命令又ハ法律ヲ以テ變更廢止スルコトヲ得ルカ如キ是ナリ要之機關ノ發表スル國家意思ハ上下機關ノ別ナク均シク國家ノ意思ニシテ更ニ國家意思ノ發表ニ依リテ之ヲ變更廢止セサル以上ハ嚴トシテ存在スルハ勿論機關ヲ組織スル自然人ニ幾回新陳交代アルモ機關カ發表セシ意思ニハ毫モ關係スル所ナシ

學者或ハ機關ヲ以テ法人ナリト說ク者アリ然レトモ法人ハ法律上意思能力ヲ認メラレタル人格ニシテ常ニ自存目的ヲ有スル獨立体ナリ然ルニ機關ハ國家ノ爲メニ存シ自存目的ナク意思能力ナキ國家組織ノ一部ナリ惡ンゾ之ヲ法人ト云フコトヲ得ンヤ故ニ機關ノ行フ所ハ權限ノ執行ニシテ權利ノ行使ニ非ス是機關ハ法人ニ非スト云フ當然ノ結果ナリ

◎元首ノ法律上ノ地位

元首ノ法律上ノ地位ニ付テハ甲論乙駁容易ニ決ス可カラス左ニ其說ヲ擧ケン

第一說　君主カ統治權ヲ總攬スルハ統治權ノ本体ヲ云フ統治權ノ主体ハ君主ナリ只統治權ヲ行フニ方テ憲法ノ條規ニ制限セラルヽト說ケリ然レトモ統治權ノ主体ハ國家ニシテ君主又ハ人民ニ非ス去レハ体ト用トノ區別ニ因テ本問ヲ決スルヲ得ス

第二說　君主カ統治權ヲ總攬スルハ君主ノ權力ノ無制限ナル意ニ非ラス立憲國ニ於テハ統治權ヲ行フニ付キ或ハ他ノ機關ノ同意ヲ要スルコトアリト雖モ總攬トハ統治權ノ施行ヲ君主ノ一身ニ集ムルコトヲ云フモノナレハ他ノ機關ノ同意ヲ要スト爲ス

ハ大ナル誤ナリ

第三說　君主ハ憲法ヲ發シテ其統治權ヲ行フ形式ヲ定ム(立法、司法行政)此形式ニ依ラサル意思ノ宣言ハ國家ノ意思ノ宣言ト認ム可カラスト此說明ハ司法及ヒ行政ヲ行フニ際シ一定ノ條件ヲ要スルト爲スハ適當ナルモ此論者ハ議會ハ獨立ノ職權ニ因テ立法ニ參與シ憲法ヲ變更シ又議會ノ協賛ヲ要スルカ故ニ君主ハ一個ノ意思ヲ以テ其當初ニ加ヘタル制限ヲ解クコトヲ得スト爲スハ國家行爲ハ君主ト他ノ機關トノ一致ニ依テ生スルモノト云フ誤認ニ陷ルモノナリ

第四說　法律ノ實体ト命令トヲ區別シテ曰ク凡テ法律ハ二要素ヲ含ム即チ法律ノ定ムル所ノ規定ハ法ノ實体ニシテ法規ニ違由ノ効力ヲ與フルハ命令ナリ而シテ立憲君主國ニ於テハ君主ハ不可分ノ統治權ノ總攬者タルカ故ニ君主ノ外ニ法律ノ命令ヲ與フルコトヲ得ス何ントナレハ法律ノ實体ハ即チ遵由ノ効力ヲ有スル所ノ思想ニシテ法律ノ實体一度定マルトキハ所謂法律ノ命令ナルモノハ其中ニ包含ス法律ノ實体ハ議會ニ依テ確定スルモノニ非ス裁可ニ依テ始メテ確定ス故ニ法律ノ實体ト命令トヲ區別シテ統治權ノ作用タル法律ノ命令ハ專ラ君主ニ屬スルノ說ハ當ヲ得タリト云フヲ得ス

我憲法ニ依レハ君主ノ法律上ノ地位ハ統治權ヲ總攬シ玉フ國家ノ直接機關ニシテ且ツ獨立機關ナリ蓋天皇ハ憲法ニ依テ直接ニ其存在ト權限トヲ得決シテ他ノ機關ノ委任ニ因ルコトナシ故ニ直接機關ナリ又天皇ハ直接ニ臣民ニ義務ヲ負ハシムル意思ヲ表示スルモ

ノナリ故ニ獨立機關ナリ要之統治權ノ作用ハ臣民ニ對スル行爲ノ命令及ヒ其他百般ノ國家行爲ニシテ此統治權ノ作用ハ悉ク君主ノ一身ニ相集メ萬機總テ君主ニ源泉スルヲ統治權ノ總攬ト云フ或ハ議會ノ協贊ヲ以テ議會ハ立法權ヲ有スルカ如ク信スル者アルモ協贊ハ臣民ニ對シテ何等ノ効力ナク從テ統治權ノ作用ト云フコトヲ得ス故ニ議會カ立法ニ協贊スルハ統治權ノ總攬タル性質ニ少モ反スルコトナシ

◎君主大權ノ意義

君主ノ大權中或ハ名譽權及ヒ財產權等ヲモ包含セシムル學者アルモ我國ノ憲法ニ因レハ君主ノ大權ハ即チ君主ノ政治權ヲ意味スルモノニシテ榮譽權財產權ヲ含マス蓋憲法第十七條ニ攝政ハ天皇ノ名ニ於テ大權ヲ行フトアリテ攝政ハ君主ノ尊稱及ヒ財產權ヲ左右スル權限ヲ有セサルハ毫モ疑ヲ容レス而シテ大權ノ範圍ハ學者或ハ憲法上天皇ノ親裁ヲ以テ規定シ得ル事項ニ限ルカ如ク說明スルモ是レ誤ニシテ大權ハ即チ政治權ナレハ立法權等モ無論之ヲ含ムモノト解セサルヲ得ス何ントナレハ若シ大權ハ立法權ヲ含マストスレハ攝政ノ在ル間ハ立法ヲ行フ能ハサレハナリ然トモ君主ノ大權ト統治權トハ別物ナリ即チ統治權ハ權力ニシテ其主体ハ國家ナリ大權ハ權限ニシテ權利ニアラス故ニ大權ハ國家機關ニ屬スルナリ

◎大權事項ヲ法律ヲ以テ規定スルコトヲ得ルカ

我憲法ハ大權事項トシテ特ニ君主ノ親裁ヲ以テ規定シ得可キ項目ヲ列擧セリ學者或ハ說ヲ爲シテ曰ク大權事項ハ憲法上立法事項又ハ大權事項ト特示シタルハ互ニ相侵犯ス可カラサル界標ヲ示スモノニシテ若シ大權事項カ立法手續ヲ以テ規定セハ是レ違憲ナリト然レトモ立憲君主國ノ原則トシテ法律ハ君主ノ裁可ニ依リテ始メ

テ國家ノ命令タル効力ヲ有スルモノニシテ法律モ亦君主ノ命令ニ外ナラス故ニ憲法中君主カ或ル事項ヲ定ムヘキコトヲ規定スルトキハ如何ナル種類ノ命令ヲ以テ之ヲ定ム可キカハ一ニ元首ノ決意カ故ニ法律ヲ以テ定ムルモ君主ト議會カ同意シテ定ムルニ非ラス君主之ヲ定ムルニ外ナラサルナリ

故ニ大權事項ヲ法律ヲ以テ定ムルモ毫モ不理ナル處ヲ見ス

◉君主不可侵ノ意義

君主不可侵トハ君主ノ行爲ニ付キ君主ハ責ヲ負フコトナシト云フ義ナリ凡ソ君主ハ帝ニ國家ノ機關トシテ責ヲ負ハサルノミナラス又一個人トシテ其行爲ノ爲メニ刑罰ヲ受ケ又ハ懲戒處分ヲ受クルコトナシ何者君主ハ國家ノ最高機關ニシテ裁判所ト雖モ皆君主ノ名ヲ以テ司法權ヲ行フカ故ニ若シ君主ヲシテ責ニ任セシメントス

ルトキハ君主ハ自己ヲ罰スルニ外ナラス而シテ君主不可侵ノ性質ヨリシテ刑法上君主ノ身躰ニ對スル犯罪ヲ嚴罰ニ處スルノ事實ヲ擧クルモノアレ𪜈若シ私人ニ依テ侵サレサルコトヲ以テ不可侵ノ性質トスルトキハ何人ト雖モ不可侵ノ有セサルモノナシ特ニ刑法ノ規定ニ依レハ皇族モ亦特別ノ保護ヲ受クルカ故ニ此點ハ是ヲ君主ノ不可侵ノ性質ヨリ生スル結果ト云フヲ得ス

◉皇位繼承ノ資格

皇位繼承ノ性質及ヒ繼承ノ資格

昔ハ統治權ヲ以テ君主ノ所有權ト爲シ國土人民ヲ以テ所有權ノ目的ト爲シ皇室ノ事悉ク民法ノ思想ヲ以テ解シ皇位繼承ヲ家督相續ト同一視セリ近世國法學ノ進歩ハ漸ク其誤謬ヲ覺リ皇位繼承ハ公法的ノモノト爲スニ至レリ抑モ皇位ハ統治權ヲ總攬セル國家ノ最上機關ニシテ君主ハ皇位ヲ充ス自然人ナリ而シテ皇位ヲ充ス自然人ハ國家ト共ニ悠久ナル能ハサレハ一度崩御セラルヽヤ是ヲ繼承

スル法律存セサルヲ得ス即チ法律上皇位タル國家機關ノ位地ヲ繼承スルヲ皇位繼承ト云フ如此皇位繼承ハ法律ノ作用ニ依ルモノニシテ君主カ任意ニ前代ノ君主ヨリ讓受ケタルモノニ非ス即チ皇室典範ニ規定セル一定ノ順位ニ相當スル者ハ前代天皇ノ崩御ト同時ニ直チニ其位ニ進ムモノナリ故ニ皇位ハ遺言又ハ契約ニ依リテ左右スル能ハサルハ勿論順位ニ當ル者ハ之ヲ辭スルコトヲ得サルナリ

皇位繼承ノ資格

一、祖宗ノ皇統ニ出ツルコト

二、男系ノ男子タル可キコト

三、有能力ナルコト

◉攝政ヲ置ク場合及攝政ノ性質

攝政ヲ置ク第一ノ場合ハ天皇ノ未成年ノ場合ナリ天皇ハ十八歳ヲ以テ成年トス第二ノ場合ハ久キニ亘リ大政ヲ親スル能ハサル故障ノ場合之ナリ而シテ久キニ亘ル故障トハ故障ヲ解除スル時期ヲ豫期シ難ク豫期スルコトヲ得ルモ期限久シク其間君主親ラ政務ヲ執ラサレハ國家ニ大害ヲ及ホスト認ムルヲ得可キ場合ヲ指スモノナリ抑モ攝政ハ君主親ラ政務ヲ行ハサル場合ニ於テ君主ニ代テ統治權ヲ行フ國家ノ機關ニシテ君主ト均シク其憲法上ノ地位ニ因リ統治權ヲ行フ者ナリ只攝政ノ權限ハ君主ノ故障アル場合ニ限リ統治權ヲ行フニ在ルヲ以テ攝政ハ此點ニ於テ君主ト異ルノミ學者或ハ攝政ヲ以テ後見人ト爲ス者アリ然レトモ後見人ハ被後見人ノ利益ノ爲ノミニ存スルモノニシテ攝政ハ君主ノ利益ノ爲メニ設クルモノニ非ス又或ハ攝政ヲ以テ君主ノ代理人ト爲ス者アルモ代理ハ二個ノ人格間ノ關係ニシテ君主及攝政ハ共ニ國家機關ニシテ人格ニ非ス故ニ代理關係ヲ生スルコトヲ得ス

一、我憲法第七十五條ニ依レハ憲法及ヒ皇室典範ハ攝政ヲ置ク之ヲ變更スルヲ得ス

二、攝政モ君主ト等ク統治權ヲ行フモノナルヲ以テ司法及懲戒凡テ無責任ナリ

三、攝政ノ解除スルル塲合

甲　君主崩御セハ其君主ノ攝政ハ當然解除ス

乙　君主成年トナリタルトキ

丙　君主大政ヲ親ラスル能ハサル故障ノ解除

◉國務大臣ノ憲法上ノ地位

凡ソ專制國ニ於テハ官職ニ高低ノ別アリ官府ニ上下ノ階級アリテ國務大臣ハ單ニ最高官府ノ長官タルニ過キス反之立憲國ニ於テハ國務大臣ハ他ノ特別ナル地位ヲ有スルヲ以テ原則トス抑モ立憲國ノ國務大臣ハ行政長官タル權限ヲ有スル外特別ノ地位ヲ有スル所以ノモノハ立憲君主國ニ於テハ君主ハ責任ヲ負ハサルヲ以テ原則トスルモ君主以外ニ政事上ノ責任ヲ負フ處ノ機關ナカル可カラサルハ亦立憲國ノ原則ナリ國務大臣ハ此責ニ任スル機關ナリ我憲法第五十五條ニ「國務大臣ハ天皇ヲ輔弼シ其責ニ任ス」凡テ法律勅令其他國務ニ關スル詔勅ハ國務大臣ノ副署ヲ要ス」ト由是觀之我憲法上國務大臣ノ地位ハ即チ天皇ヲ輔弼シ天皇ノ命令宣言ニ副署シ其責ニ任スル所ノ機關ナリト云フ可シ

一、大臣中名ハ大臣ト稱スルモ宮內大臣ハ國務大臣ニ非ス

二、國務大臣トシテ內閣ニ列シテ一定ノ職務ヲ有セサルモノアリ（明治二十二年勅令第百三十五號內閣官制第十條）

◉副署ノ性質及ヒ副署ノ拒否

凡ソ國家ノ意思ハ總テ天皇ヨリ源泉スルモノニシテ天皇ノ意思決定即チ裁可ハ國家意思ノ確定ナリ然ルニ憲法ハ國家意思ノ國法上ノ

効力ヲ發動セシムルニハ一定ノ形式ヲ踐ム可キコトヲ規定セリ即チ天皇ノ裁可ハ國家意思ノ確定ニシテ其意思ノ國法上ノ効力ハ大臣ノ副署ニ依テ生スルモノナリ然ルニ副署ハ天皇ノ意思ニ合意スルニ非スシテ完全ナル天皇ノ意思カ國家ノ意思トシテ外界ニ向テ効力ヲ發スル一ノ形式タルニ過キス而シテ副署ノ協賛ト異ナルハ協賛ハ天皇ノ意思ヲ確定スル豫備行爲ニ參與スルニ外ナラサルモ副署ハ天皇ノ意思既ニ確定セル以後ノ行爲ナリ天皇ノ意思憲法法律ニ抵觸スルトキハ大臣ハ副署ヲ拒ムコトヲ得ルヤ否ヤニ付テハ兩說互ニ相分ル一說ニ曰ク大臣ハ天皇ノ爲政機關ニシテ天皇ノ命令ハ常ニ依々諾々トシテ服從セサルヲ得ス若シ命令カ憲法法律ニ反スルノ故ヲ以テ副署ヲ拒メハ是レ上下其位置ヲ顚到スルモノナリト駁之者曰ク國務大臣ハ君主ニ從屬スル所ニシテ原則上君主ノ意思ニ從ハサルヲ得ス然レトモ君主ノ意思ニシテ憲法又ハ法律ニ抵觸スルトキハ憲法又ハ法律ニ從フヘキ所以ナリ何ントナレハ憲法又ハ法律ハ即チ君主ノ意思ニ從フ所以ノ手續ニ依ラサレハ變更サレサルヲ以テ換言セハ憲法及ヒ法律ニ抵觸スル君主ノ命令ト眞正ノ意思ト認ムルヲ得ス故ニ大臣ハ憲法法律ニ抵觸スル君主ノ意思ニ服從スルノ義務ナシト反之君主ノ適法ノ命令ニ對シテハ假令國家ニ不利ナル命令ト雖モ大臣ハ副署ヲ拒ムコトヲ得ス

◉大臣責任ノ基本及ヒ範圍

大臣ハ何レニ對シテ責ヲ負フヤ或ル者ハ曰ク君主ニ對シテ責ヲ負フト然トモ大臣ハ君主ノ機關ニ非ス憲法上國家ノ機關ナリ偶君主カ大臣ヲ責問スルハ是レ君主ハ國家ヲ代表シタル行爲ノミ又或者ハ曰ク大臣ハ議會ニ對シテ責ヲ負フト然トモ議會カ行政ヲ監督スト云フコトハ政治上ノ觀念ニシテ法律上議會モ大臣モ等ク國家機

關ナリ故ニ議會ニ對シテ責ヲ負フト爲スハ採ルニ足ラス要之大臣ハ國家ノ機關ニシテ從テ國家ニ對シテ責ヲ負フノミ而シテ大臣ハ憲法上ノ職務トシテ輔弼翼贊ノ責ヲ完フシ法律命令其他國事ニ關スル詔勅ニ副署セサル可カラサルモノニシテ其責任ノ基本ハ輔弼翼贊ノ行爲ニアリ故ニ假令副署ナシト雖トモ事實其行爲ニ參與シタルコト明ナル以上ハ大臣ハ責任ヲ辭スルコト能ハス論者或ハ副署ハ責任ノ原因ナリト云フモ副署ハ單ニ行爲ノ眞正ヲ證スル公證ニシテ且ツ責任者ヲ定ムル形式的ノモノニ過キス故ニ之ヲ以テ責任ノ有無ヲ定ムル基本ト爲スハ誤リナリ大臣責任ヲ大別スレハ

一、道德上ノ責任　此責任ハ國法ニ於テ論スルヲ得ス

二、政事上ノ責任　此責任ハ大臣カ議會ニ對シテ其行爲ヲ辨明スル責任ナリ英佛等ノ習慣上大臣ハ議會ヲ解散シ又ハ自ラ辭職スルコトアルモ立憲君主國ニアリテハ如此習慣ハ君主ノ地位ト相容レサルヲ以テ是ヲ認ムルコトヲ得ス

三、法律上ノ責任

イ、官吏法上ノ責任　立憲國ニ於テハ大臣ノ責ヲ問フ爲メ特別ノ手段ヲ設ケ裁判所ヲ置キ國會ノ一院又ハ各院ニ與フルニ大臣ヲ彈劾スルノ權ヲ以テスルヲ常トス之ヲ稱シテ憲法上ノ責任ト云フ我憲法上固ヨリ此等ノ制度ナシ

ロ、刑法上ノ責任

ハ、民事上ノ責任

以上三個ノ責任アルハ論ナシ

ニ、憲法上ノ責任

◉帝國議會ノ國法上ノ地位

帝國議會ハ國家ノ機關ナリ他ノ國家機關タル諸官府ト機關タル性質ニ於テハ少モ異ルコトナシ只之ヲ組織スルニ當リテヤ牢ハ擇擧

ニ依リテ成立スルト雖トモ元來撰擧ハ臣民自体ノ權利ニ非スシテ
臣民カ國家ニ對スル公義務即チ職務ノ執行ニ外ナラス故ニ臣民ハ
自己ノ權利ヲ以テ代理人ヲ選擧シタルモノト云フヲ得ス然ルニ從
來議員ヲ以テ代議士ト爲シ議會ヲ以テ國民ノ代表者ト爲スノ說盛
ニ行ハレタリト雖トモ是レ大ナル誤リナリ左ニ之ヲ論述セン

一、論者ハ議會ヲ以テ國民ノ代表者ト爲スモ古來立憲國ノ議會ハ
概子兩院制ニシテ選擧ニ依ルハ下院ノミ然ルニ議會全体ヲ代表
者ト爲スハ誣フルモ亦甚タシ

二、凡ソ代表トハ被代表者ノ人格ノ存在ヲ想像セサルヲ得ス然ル
ニ國民ナルモノハ臣民全体ノ上ニ下シタル冒稱ニシテ臣民ノ全
体ハ國民ナル人格ヲ有スル團体ニ非ス故ニ代表ノ關係ヲ生スル
ヲ得ス

三、若シ議會ヲ以テ國民ノ代理者ト爲ストキハ國民ノ訓令委任及
ヒ辭職等一ニ國民ノ指揮ニ從ハサル可カラス然ルニ議員ト國民
トノ間ニ何等ノ法律的關係ナキノミナラス國民ハ議員ニ向テ此
等ノ指揮ヲ爲ス可カラサルナリ

四、議會ヲ以テ國民ノ代表者ト爲スハ是レ議會ヲ以テ國民ノ機關
ト爲スモノニシテ此論據ハ主權ハ在國民ノ主義ニ基カサルヲ得
ス然ルニ主權ハ常ニ國家ノ有スル權力ニシテ議會ハ國家ノ機關
ナリ國民ノ機關ニ非サルナリ

◉常國議會ノ召集、開會、停會、休會、閉會、

召集　議員カ一定ノ時日ニ集會スルモ是レ只一ノ私ノ集會ニシテ
其議決タル事件モ亦國權上有効ノモノニ非ス帝國議會カ國家ノ
機關トシテ集會スルハ天皇ノ召集ニ依ラサル可カラス即召集權
ハ天皇ノ大權ニ屬スル所ナリ而シテ兩院制ニ於テハ兩院同時ニ
召集ス可ク一院ノミニテハ國法上有効ノ作用ヲ爲ス能ハサルナ

リ

開°會°　召集サレタル議會ノ開會スルニ付テハ佛國ニテハ別ニ議式ヲ要セサルモ我議院法第四條ハ勅令ヲ以テ開會ノ日ヲ定メ兩院議員ヲ貴族院ニ會セシメ開院式ヲ行フコトヲ定ム

停°會°　停會ハ會期中議會ノ活動ヲ中止スル行爲ナリ停會ハ解散ノ準備トシテ之ヲ行ヒ或ハ議事紛雜公平ノ議決ヲ行ヒ難シト認ムル場合ニ之ヲ行フコトアリ而シテ停會ハ議事ヲ停止スルニ止マリ之ヲ廢止スルニ非ス故ニ停會ノ期ヲ經過セハ召集ヲ要セスシテ開會ス又會議ノ組織ハ停會ノ爲メ變更セス議事ハ停會前ノモノヲ其儘繼續ス

休°會°　會期中會議ノ日時ヲ定ムルハ各院ノ自由ナルカ故ニ會議日ト會議日トノ間ニ幾日ノ間隙ヲ存スルモ亦各院ノ自由ナリ即チ此間隙ヲ休會ト云フ而シテ休會ノ停會ト異ル所ハ

一、休會ハ議院カ實際事務ヲ執ラサルニ過キサルモ停會ハ法律上事務ヲ執ラサルナリ

二、停會ハ議會ノ一切ノ活動ヲ停止スルモ休會ノ場合ハ本會議ヲ停止スルニ止マリ其委員會等ハ議事ヲ繼續スルモ妨ケナシ

三、停會ハ兩院必ス同時ニ之ヲ行ハサル可カラス休會ハ各院自由ナル故同時ニ行フヲ要セス

閉°會°　閉會ハ議會ノ活動ヲ終止スルモノナリ其効力左如

一、會期不繼續ノ原則ニ依リ兩院ノ議決ヲ經サル一切ノ議案ハ消滅ニ歸ス

二、會期不繼續ノ原則ハ本會議ノミナラス委員會ニモ及ブ但シ議院法第二十五條ノ場合ハ例外ナリ

◉解散ノ性質及ヒ解散后ノ議會ノ性質

解散トハ議員ノ資格ヲ任期前ニ消滅セシムルモノナリ世間往々解

散ヲ以テ國民ニ訴フルモノト云フ者アリ此考ハ民主主義ノ國ニテハ或ハ適當スルモ立憲君主國主義ニ基ク國ニ於テハ解散後ノ選擧結果ハ毫モ内閣ノ組織ニ影響セス故ニ之ヲ以テ國民ニ訴フルモノトスルハ不當ナリ要之解散ハ前議會ヨリモ優等ノ議會ヲ得ルコトヲ求ムル手段ナリ

一、解散ハ便宜ノ爲メニ之ヲ行フコトアリ假令會期中議員ノ任期滿ツル恐レアル場合ニ先ツ之ヲ解散シ更ニ選擧ノ上召集スルコトアル可シ

二、閉會中解散スルコトヲ得何トナレハ解散ハ單ニ議員ノ資格ヲ奪フニ過キサレハナリ(但解散ノ爲メ通常會ヲ開ク能ハサル場合ハ例外)

三、解散後新選擧ヲ爲シ未タ一回ノ召集セスシテ解散スルコトヲ得ス何トナレハ新議員ヲ選擧シテ五ケ月以内ニ召集ス可シトノ規定存スルカ故ナリ

衆議院解散セラレタルトキハ更ラニ議員ヲ選擧シテ五ケ月以内ニ之ヲ召集セサルヲ得ス而シテ此解散後ノ議會ハ通常會ナルヤ臨時會ナルヤ(通常會トスレハ會期ハ常ニ三ケ月ニシテ臨時會トスレハ勅令ニ依テ會期ヲ定ム)凡ソ通常會臨時會ノ區別ノ標準ハ總豫算ヲ議スルヲ通常會トシ然ラサルヲ臨時會ト爲スハ憲法第四十一條第六十四條及ヒ會計法第五條等ニ依リテ明ナリ故ニ解散後ノ議會ニシテ總豫算ニ協賛ヲ與フ可キトキハ是レ即通常會ニシテ又次年度ノ總豫算ヲ提出スル必要ナキ解散后ノ議會ハ臨時會ナリ

◎議員ノ特權トハ如何

甲、發言表記ノ權

議會ノ獨立ヲ保チ政府ノ干渉ヲ防ク爲メ憲法第五十二條ニ曰ク兩院ノ議員ハ議院ニ於テ發言シタル意見及ヒ表決ニ付キ院

外ニ於テ責ヲ負フコトナシト

一、發言ナル文字ニハ文書ヲ以テシタル場合ヲ含ム

二、此自由ノ保護ハ委員會ニモ及ブ

三、憲法第五十二條ハ刑法上ノ責ノミナラス徴戒處分ヲモ含ム

乙、身体ノ自由

議員ハ現行犯及ヒ内亂外患ニ關スル罪ヲ除クノ外會期中ハ議會ノ許諾ナクシテ逮捕セラルヽコトナシ仍此自由ヲ保障シタルハ政府カ司法權ヲ濫用シテ議員ノ自由ニ干渉スルヲ防ク爲メナレハ議院ハ政府カ議事ニ干渉スルカ爲メ故ナク逮捕スルモノニ非サルヤ否ヤヲ審理シ若シ此疑ナキトキハ許諾ヲ與ヘサルヲ得ス

丙、歲費辨償

我國ニテハ官吏ニシテ議員タルモノ幷ニ皇族及ヒ公侯爵ヲ除ク外ハ一定ノ歲費ヲ受クルコトヲ得

丁、特別ノ刑法上ノ保護

明治二十二年法律第二十八號參照

◉議會ノ參政權

議會ノ權限ヲ大別スレハ參政權及ヒ内部ノ組織權ノ二ト爲ス而シテ參政權ハ國家政務ノ全体ニ渉リテ及ハサル所ナシ即チ議會ハ協賛及ヒ上奏ノ權ヲ有ス然ルニ協賛及ヒ上奏ハ如何ナル事項ニテモ之ヲ爲スコトヲ得ルヲ以テ議會ノ權限ハ國家政務ノ實体ニ由リテ之ヲ列記スルコトヲ得ス只如何ナル形式ヲ有セル國家ノ政務ニ參與スルヤヲ定ムルコトヲ得ルノミ請フ左ニ議會ノ活動ノ形式ヲ擧ケン

一、協賛　立憲君主國ノ議會カ立ニ協賛スルハ其例ナリ而シテ立

法ノ範圍ハ國家作用ノ全般ニ亘ルモノニシテ即チ司法行政及財政ノ事項悉ク其範圍ニ屬ス

二、承諾　緊急命令ニ對シ又ハ豫算超過又ハ豫算外ノ支出等ノ事後ニ於テ承諾ヲ與フルカ如キ是レナリ

協贊ト承諾ノ差異

甲、協贊ハ議會ノ積極ノ企望ヲ表スルモノナリ承諾ハ單ニ異議ヲ有セサルコトヲ表スルモノナリ

乙、協贊ハ事前ノ行爲ニシテ承諾ハ事後ノ行爲ナリ

丙、協贊ハ將來ニ對スル企望ナルヲ以テ修正權ヲ含ムモ承諾ハ承諾又ハ不承諾ノ二途ノ一ニ出ルノ外ナシ

三、上奏　上下兩院ハ上奏ヲ爲スノ權ヲ有ス上奏ニハ凡テ三種アリ

甲、單ニ儀式的ニ過キサルモノ即チ祝辭吊詞ノ如シ

乙、立法又ハ行政ノ改良ヲ要スル點ニ付キ議院ノ企望ヲ述フルモノ

丙、政府ノ失政ニ對シ異議ヲ唱ヘ將來ノ矯正ヲ計ル目的ニ出ツルモノ

四、建議　建議ハ立法行政ニ關シ議會自ラ發案權ヲ行ハス政府ヲシテ法律案ヲ發セシメンカ爲メナリ建議ノ上奏ト異ル點ハ左ノ如シ

甲、上奏ハ直接君主ニ對シテ提出スルモノナルモ建議ハ國務大臣ニ對スルモノナリ

乙、上奏ハ既往將來ノ事實ニ就テ之ヲ爲スコトヲ得ルモ建議ハ將來ノ企望ヲ達スル爲メノミ

丙、建議ハ同會期中ニ再ヒ建議スルコトヲ得サルモ上奏ハ此ノ如キ制限ナシ

五、質問　國務大臣ニ對シ議員ハ如何ナル事項マデモ質問スルコトヲ得大臣ハ之ニ對シテ答辯ノ義務アリ然トモ秘密ニ屬スル事項ハ理由ヲ示シテ說明ヲ與ヘサルコトヲ得

六、請願ヲ受ケ之ヲ政府ニ回附スルノ權(憲法第五十六條)

七、起訴　議會及ヒ議員保護律第一條ニ於テ議會ニ對シ公然誹毀侮辱シタルトキハ議會ノ告訴ヲ待テ罪ヲ決ストアリ

◉議會ノ議事ニ關スル重要ナル原則

第一、議事ノ定足數

憲法第四十六條ニ依ルトキハ兩議院ハ各其總議員ノ三分ノ一以上出席スルニアラサレハ議事ヲ爲シ議決ヲ爲スコトヲ得ストアリ從テ三分一以上ノ出席ナキニ不拘議決シタルトキハ其議決ハ無効ナリ

兩議院ノ議事ノ過半數ヲ以テ決シ可否同數ナルトキハ議長ノ決スル所ニ依ル

第三、會議ノ公開

會議ハ公開ヲ原則トス此原則ノ結果トシテ公衆ノ傍聽ヲ許シ又ハ公會議ニ於ケル議員ノ發信及ヒ會議ノ狀態ヲ院外ニ於テ報告スルモ尤ムルコトヲ得ス此原則ノ例外ハ議院法第三十七條ナリ即チ議長又ハ議員十人以上ノ發議ニ依リ議院之ヲ可決シタルトキ及ヒ政府ノ要求ヲ受ケタルトキハ秘密會ト爲シ傍聽ヲ禁ス

第四、法律ノ議案ハ三讀會ヲ以テ決ス但議員ノ議決ニテ之ヲ省略スルコトヲ得

◉法律ノ意義

法律ニ實質ト形式ノ二意義アリ實質上ノ法律トハ法規ヲ定ムル命令ナリ法規トハ多數ノ事件ニ共通ス可キ規定ナルト又一件ニ限リ

テ適用ス可キ規定ナルトヲ問ハス私人ト私人間又ハ國家ト私人間ノ意思ノ範圍ヲ限界スルモノナリ形式上ノ法律トハ議會ノ協賛ヲ經タル國家ノ意思ノ宣言ナリ此二種ノ區別ハ獨逸ノ學者一般ニ認ムル所ナルモ我憲法ハ此區別ヲ以テ解釋シ能ハサルモノアリ即チ法律ハ法規ヲ定ムル國家ノ命令ニ非サルコトハ左ノ諸點ヨリ推論スルコトヲ得

一、憲法第三十七條ハ凡テ法律ハ帝國議會ノ協賛ヲ經ルヲ要スルコトヲ規定ス若シ此條ノ法律ヲ實質上ノ意義ニ解セハ法規命令ハ一切網羅シテ議會ノ協賛ヲ經サルヲ得サルニ至ラン

二、憲法第九條ハ明ニ命令ヲ以テ法規ヲ定ムルコトヲ得ルヲ示セリ然ルニ法律ヲ實質ノ意義ニ解シ悉ク議會ノ協賛ヲ經ルコトヲ要ストハ憲法ノ條文ハ自家撞着ナリ

又我憲法上法律ヲ形式上ノ意義ニ解スル能ハサルハ左ノ二點ヨリ推論スルコトヲ得

一、憲法第三十七條ノ「法律」ナル語ヲ形式ノ意義ニ解スルトキハ帝國議會ノ協賛ヲ經可キ命令ハ帝國議會ノ協賛ヲ經可シト云フ無益ノ條文ヲナス

二、若シ議會ノ協賛ヲ經タルモノハ悉ク法律ナリト云フトキハ豫算及ヒ國債等皆法律ト云ハサルヲ得ス然ルニ我憲法ハ豫算及ヒ國債ヲ起スニ帝國議會ノ協賛ヲ經可シト爲スハ單ニ其手續ヲ愼重ニシタルニ止リ決シテ豫算及國債ヲ法律ト爲スノ意ニ非サルヤ更ニ疑ナシ

如此法律ヲ實質形式ノ二意義ニ解スルコト能ハストスレハ第三ノ意義ヲ求メサルヲ得ス第三ノ意義ハ法律ノ實質ト形式トヲ省ミス効力ノ強弱ニ依リテ法律ト命令トノ區別ヲ立テントスルモノナリ即チ法律ハ命令ヲ變更スルコトヲ得ルモ命令ハ其力ナシ是二者ノ

區別アル所ナリ要之法律トハ最強ノ効力ヲ有スル國家ノ命令ナリ而シテ法律カ最強ノ効力ヲ有スルニハ二要素ヲ具ヘサル可カラス

一、命令ヲ以テ廢止變更スルヲ得サルコト

二、從來ノ法律ニシテ其規定ト矛盾スルモノヲ變廢スル力アルコト

◉法律制定手續

第一　發案

發案權トハ法律制定ニ參與スル機關ニ對シテ法律案ヲ提出スル權ヲ云フ而シテ發案權ハ政府及ヒ兩院共ニ發案權ヲ有ス

一、法律案提出ハ上下兩院何レヲ先ニスルヲ問ハス只豫算ハ先ツ衆議院ニ提出ス可キモノナリト雖トモ豫算ハ法律ニ非サレハ此原則ノ例外ト見ルニ及ハス

二、憲法變更ノ法律案ハ兩院之ヲ提出スルコトヲ得ス又政府ヨリ議案ヲ提出スルニモ勅令ニ依リテ議案ヲ下附スルコトヲ要ス

三、一院ニ於テ否決シタル法律案ハ同會期中再ヒ提出スルコトヲ得ス

四、我憲法上議院ノ法律案提出ハ一院ノ議決ヲ經テ他ニ法律案ヲ回附シタルトキヲ以テ初メテ法律案ノ提出ニシテ各院ノ議員カ法律案ヲ發議シ其院ニ於テ否決シタル場合ハ未タ發案ナクシテ消滅シタルモノト云ハサルヲ得ス

第二　議定

一、法律案カ議院ニ提出セラレタルトキハ兩院ハ十分ニ之ヲ修正シ議決スルノ權ヲ有ス諸國ノ國法ニ於テ例外ヲ爲スモノハ財政法律案ナリト雖モ我國ニテハ如此制限ナシ

二、憲法變更ノ法律ハ議員三分ノ二以上ノ出席ニ於テ三分ノ二

以上ノ多數ヲ以テ議決セサルヲ得ス

第三　裁可

裁可ハ立法ナリ立法ハ天皇ノ大權ニシテ他ノ機關ノ容喙ヲ許サス英國ニ於テハ議會ノ協賛ト國王ノ裁可ト共同シテ立法ヲ行フト云フハ是レ英國特有ナル所ニシテ我憲法ノ認メサル所トス凡ソ裁可ハ天皇ノ意思ノ確定ニシテ此決定ハ消極ノ作用ヲ有スルニ止マラス積極ニ法律ノ効力ヲ與フルモノナリ而シテ裁可ハ單ニ心裡ノ作用ニ止マラス國家意思ノ成立ニ必要ナル作用ナレハ未タ此意思ノ成立ナクシテ公布ヲ爲シ得可カラサルハ勿論理論上一旦裁可アリテ確定シタル意思ハ自由ニ之ヲ變更スルコト能ハサルモノト謂ハサル可カラス

第四　公布

國家ノ意思ハ裁可ニ依リテ確定スルモノナルモ法律ハ國家ノ意思ヲ定ムルモノナルヲ以テ裁可ノミニテハ未タ法律ヲ完成セス尙他ニ宣言ノ行爲ヲ要ス此行爲ハ即チ公布ナリ法律ハ公布ヲ以テ完全ニ成立シ實施ノ効力ヲ有スルハ公布ノ日ヨリ起算シ滿二十日ヲ經テ之ヲ施行ス但法律ノ實際ノ効力ヲ有シテ法律ノ拘束ヲ生スト雖トモ「法律ハ公布ノ日ニ非ス我國改正法例第一條ニ曰ク」ト定ムルコトヲ得」トアリ

台灣北海通沖繩縣其他島地ニ付テハ勅令ヲ以テ特別ノ施行時期ヲ定メタルトキハ此限リニ非ス

◉法律ノ廢止

法律ハ法律ヲ以テスルニ非サレハ廢止スルコトヲ得ス而シテ法律ノ廢止ニ直接ト間接ノ別アリ

第一、直接ノ廢止

甲、法律ヲ廢止スル目的ヲ以テ廢止シタル法律

乙、反對ノ規定ヲ有スル后發ノ法律

前後ノ法律カ反對規定ヲ有スルトキハ后發ノ法ハ前發ノ法ヲ廢止スルノ効力ヲ有スルハ疑ヲ容レス

第四　間接ノ廢止　間接ニ法律ヲ廢止スルハ廢止セラル可キ法律自身ノ性質又ハ明文ニ基キ一定ノ事實又ハ立法以前ノ國家行爲ニ依ル

甲、法律ノ目的物又ハ事件ノ消滅及ヒ事情ノ變更ニ因リ事實上法律ノ規定ヲ行フ能ハサルトキ

乙、法律ノ有効期限ノ到達解除又ハ停止條件ノ成就

丙、法律カ條件ヲ附シ又ハ附セスシテ自ラ其廢止變更ヲ命令ニ委任シタルトキハ命令ニ因リ之ヲ廢止スルコトヲ得

丁、法律ノ免除及ヒ停止ノ場合ハ左ノ如シ

1　免除トハ各個ノ事件ニ限リ本來違法行爲ヲ適法行爲トシ本來無效行爲ヲ有效ノモノトスルモノナリ

2　停止ハ各個ノ事件ヲ限ラス一時ノ期間全國又ハ一地域ニ限リ法律ノ効力ヲ止ムルモノナリ

3　停止及ヒ免除ハ共ニ一部法律ヲ廢止スルモノナレハ法律ハ特別ノ規定アル場合ノ外法律ニ依ラサル可カラス

◉命令ノ性質及ヒ其種類

命令ハ一方ハ法律ニ對シ一方ハ處分ニ對スル語ナリ命令ト法律トノ區別ハ既ニ論述シタル所ニシテ命令ト處分ニモ亦規定事項即チ一般ニ對スルト各個ニ對スルトヲ以テ區別スルヲ得ス兩者ノ區別ハ發布ノ方法ニアリ處分ハ便宜ノ方法ヲ以テ關係者ニ告知スルヲ以テ足レリトスレトモ命令ハ法律ト同シク正式ノ手續キニ依リテ之ヲ公布セサルヲ得ス是レ其差點ナリ而シテ命令ハ時ニ臣民ノ權利義務ニ關スル事項ヲ規定スルコトアリ之ヲ法規命令ト云フ

又命令ヲ發スル機關ニ依テ勅令閣令省令府縣令ノ別アリ

命令ノ種類

第一　緊急命令　法律ニ代ハル効力ヲ有スル之ヲ稱シテ法律ノ力ヲ有スル命令ト云フ

第二　補充命令　法律ノ規定ナキ場合ニ於テ法律ヲ補充スル爲メニ發スル命令ナリ

第三　執行命令　法律ヲ執行スル爲メ必要ナル細目ヲ定ムル命令ナリ

第四　委任命令　法律ノ委託ニ依リテ發セラルヽ命令ナリ

◉緊急命令ノ要件及ヒ事後ノ手續

緊急命令ハ法律ト同一ノ効力ヲ有ス從テ憲法ニ抵觸セサル以上ハ立法事項ト雖トモ之ヲ規定スルコトヲ得而シテ其要件ハ

一、公共ノ安全ニ對スル危險アリテ此危險ヲ豫防スル爲メニ必要ナルカ又ハ既發ノ危險ヲ除去スルニ必要ナルコト單ニ公共ノ利益增進ノ爲メニ緊急命令ヲ發スルコトヲ得ス

二、議會閉會中ナルコト

三、命令ヲ發スル必要ノ緊急ナルコト故ニ次期ノ議會ノ審議ヲ經テ發スル餘裕ノアルカ如キ場合ハ固ヨリ之ヲ發スルコトヲ得ス

四、緊急命令ヲ發スル必要アルコト法律ノ範圍內ニ於テ實際ノ必要ヲ充スコトヲ得ルノ餘裕アル場合ニハ之ヲ發スルコトヲ得ス

右ノ要件ヲ具備セサレハ緊急命令ヲ發スルコトヲ得ス而シテ緊急命令ハ

一、次ノ會期ニ於テ議會ニ提出シ其承諾ヲ求メサル可カラス

一、假令次會期前ニ緊急命令ヲ廢止又ハ規定事項カ消滅セシ場合ニモ之ヲ次ノ會期ニ提出セサル可カラス蓋事后承諾ハ單ニ將來ニ向テ其効力ヲ存續ス可キコトヲ定ムルノミナラス併テ承諾ヲ

要スル行爲ニ對シテ議會ニ異議ナキコトヲ確定シ他日之ニ對シテ異議ヲ唱フルコトヲ得サラシムルニアリ故ニ既ニ命令廢止スルモ議會カ之ニ對シテ異議ヲ有セサルコトヲ確定スル必要アリ

一、議會ハ緊急命令ノ憲法ニ抵觸セサルヤ否ヤ及ヒ實際必要アリタルヤ否ヤヲ審査スルコトヲ得但實際ノ必要トハ發令當時ニ必要ノ有無ナリ

一、一院ニ於テ不承諾ヲ與ヘタルトキハ緊急命令ハ當然効力ヲ失フモトキハ共ニ不承諾ヲ與ヘ又ハ承諾ヲ與ヘサル前ニ閉會シタルノニ非ス憲法第八條ハ議會ニ於テ承諾セサルトキハ將來ニ向テ効力ヲ失フコトヲ公布ス可キ旨ヲ規定ス要之緊急命令ハ更ニ勅令ヲ以テセサレハ廢止スルコトヲ得ス

一、立法事項ヲ規定シタル緊急命令ハ議會ノ承諾ニ依リ法律ニ變スルモノニ非ス即チ一ノ勅令ナリ故ニ之ヲ廢スルハ命令ヲ以テスルコトヲ得

◉立法事項ヲ命令ニ委任スルコトヲ得

否委任論者「レン子」曰ク憲法ハ元來君主ト議會ト共同シテ立法權ヲ行フ可キコトヲ規定ス議會カ立法ニ參與スルハ其權利ナルト同時ニ義務ナリ故ニ隨意ニ參與權ヲ拋棄シテ法律ノ發布ヲ國王ニ委任スルコトヲ得ス抑モ憲法ハ或ル事項ヲ定ムルニハ必ス法律ヲ以テス可キコトヲ規定スレトモ憲法カ法律ヲ如何ナル方法ニ依テ之ヲ定ム可キコトヲ規定セス法律自ラ細目ニ亘ルコトヲ規定スルモ又命令ニ讓ルモ均シク法律ヲ以テ定ムルノ方法ナリ後ノ場合ニ於テハ法律ニ從ヒ命令ノ規定ニ從ハサル可カラス命令ニ服從スルハ法律ニ服從スル所以ナリ是等ノ點ヨリ云ヘハ法律ノ委任ハ違憲ナリト云フコトヲ得ス然レトモ法律ノ委任ニ基ク命令ハ法律制定

ノ一方法トシテ有効ナルニ過キサレハ基本タル法律ノ廢止ハ其レヨリ委任サレタル命令ノ廢止ヲ惹起スルハ勿論ナリ

◉命令ノ範圍

第一　消極的限界　命令ノ範圍ヲ定ムル第一ノ限界ハ憲法及ヒ法律ノ規定ナリ即チ憲法上ノ法律事項及ヒ立法以外ノ事項ニシテ法律ノ先占シタル事項ハ命令ヲ以テ規定スルコトヲ得ス之レ消極的ノ限界ナリ

第二　積極的ノ限界　我憲法第九條ハ公共ノ安寧秩序ヲ保持シ及ヒ臣民ノ幸福ヲ增進スル爲メ必要ナル命令ヲ發スルノ權ヲ認ム學者概子之ヲ解シテ國家目的ノ全部ヲ含ムモノト爲シ君主ハ立法事項以外ニ法律ノ先占セサル事項ハ凡テ命令ヲ以テ規定スルコトヲ得ト說明セリ然モ第九條ハ警察ノ消極的作用ニ對シテ經濟及ヒ敎育ノ方法ニ依リ人民ノ生活及ヒ智識ヲ發達セシムルモノニシテ公安保持ト云ハ此積極作用ニ對スル消極的ノ作用ナリ要スルニ第九條ハ內務行政ノ區域ニ限リ國家目的ノ全部ヲ含ムモノニ非ス即チ法律ノ目的及ヒ外交、軍事、財政等ノ目的ハ第九條ノ範圍外ナリ故ニ第九條ニ依テ命令ヲ發スルハ內務行政ニ限ルモノトス

◉豫算ノ性質

第一說　豫算ヲ法律ナリトスル說　憲法ハ每年法律ヲ以テ豫算ヲ定ム可キコトヲ規定スルトキハ即チ國家ノ收入支出ハ一ト年ヲ以テ永久ナルモノナク凡テ每年法律ヲ以テ定ム可キコトヲ規定ス假令法律ヲ以テ永久ノ收入ヲ設ケ又ハ永久ノ支出ヲ定ムルモ後法ハ前法ヲ廢變スルノ效力アルヲ以テ豫算ヲ以テ前ノ法律ヲ變廢スルコトヲ得此說ハ我憲法上探ルニ足ラサルナリ

第二說　豫算ハ收入支出ノ唯一ノ基礎ニ非ス人民納稅ノ義務ハ租

稅ニ關スル法律ニ因リ左右シ既ニ成立スル國家カ人民ニ對シテ支拂ヲ爲ス義モ豫算ニ依ヲスシテ存在スルコトアリ然ㇾ豫算ハ政府ニ對シテ財政ヲ所理スルノ全權ヲ與フルカ爲メ必要ナルモノナレハ豫算成立セサルトキハ政府ハ收入支出一切ノ行爲ヲ爲スコトヲ得スト此說モ又憲法上採ル可カラサルヤ明ナリ

第三說　此說ハ第一說ト異リ法律ニ基ク歲出入ハ之ヲ議決スルノ義務ナルコトヲ認メ又ハ第二說ト異リ豫算不成立ノ結果ヲ內閣ノ更迭ニ皈セスト雖ㇾ豫算ヲ以テ財政行爲ノ爲メ必要條件ト爲シ豫算成立セサルトキハ政府ハ法律上財政ヲ行フ途ナシト主張セリ

第四說　此說ハ實質上ノ意義ニ於ケル法律ト形式上ノ意義ニ於ケル濟律ノ區別ニ基ク說ナリ其大要ニ曰ク凡ソ國家ニ在テハ豫メ收入支出ヲ比較シ財政ノ計畫ヲ立ツルハ整理シタル財政ノ必要

條件ナリ憲法ハ(獨逸國憲法ヲ指ス)豫算ハ法律ヲ以テ定ムルコトヲ規定スルモ所謂法律ナルモノハ形式上ノ法律ニシテ本條ノ法律ニ非ス即チ豫算ハ法規ヲ定ムルモノニ非スシテ行政官ニ對スル命令ナリ又行政官ノ自ラ定ムル定規ナリ豫算ヲ定ムルハ立法ニ非ス行政行爲ナリ而シテ議會カ此行政行爲ニ參與スルノ結果ハ豫メ政府ノ責任ヲ免レシムルニアリ豫算ノ性質如此モノナルヲ以テ豫算ハ法規ノ範圍內ニ於テ法律上必要ノ制度ヲ維持スル費用ハ之ヲ創除スルコトヲ得ス又豫算不成立ノ場合ハ政府ハ法律ニ依リ收支スルヲ要シ不成立ノ結果ハ單ニ政府カ豫メ責任免除ノ利益ヲ失ヒ他日議會ニ對シテ其支出ノ必要ナリシコトヲ證明スルノ責ヲ負フモノナリト

第四說ハ多ク採用セラルヽ說ナルモ豫算不成立ノ場合ニ關シテハ第四說ヨリ第三說ノ當ヲ得タリト云ハサルヲ得ス

◉豫算成立ノ時期如何

豫算モ國家ノ意思表示ナリ故ニ天皇ノ裁可ニ因テ成立スト之ニ反對スル學者ハ曰ク豫算ハ議會カ歳出入ニ協賛スル宣言ニシテ財政ヲ行フ爲メノ必要條件ナリ故ニ協賛ニ依テ成立スト我憲法ハ何レノ主義ヲ採用スルヤ某公法學者ハ後說ヲ敷演シテ曰ク

一、憲法第六十七條ハ或ル種類ノ費用ハ政府ノ同意ナクシテ廢除削減スルコトヲ定ム若シ豫算全部カ裁可ナケレハ成立セストセハ何故ニ一部ノ歳出ニ付キ政府ノ同意ヲ要スルコトヲ規定スルノ必要アルヤ是等ノ點ヨリ考フレハ憲法カ豫算ノ裁可ニ付キ規定セサルハ當然ナリ

二、第六十四條ハ豫算ハ議會ノ協賛ヲ經可シト云ハス必要ノ歳入出ハ豫算ヲ以テ帝國議會ノ協賛ヲ經可シト云ヘリ即チ議會ハ豫算ニ協賛スルニ非ス豫算ニ依リテ歳入歳出ニ協賛スルナリ畢竟

豫算ハ歳入歳出ニ對シテ協賛スル具ニ過キス換言セハ豫算ハ帝國議會カ歳入歳出ニ協賛スルコトヲ宣言スル手段ニ外ナラス

三、我國ノ實際ノ慣例ニ因ルトキハ豫算ハ常ニ裁可ノ上公布セラルヽモ是ヲ以テ裁可ヲ必要ト論斷スルコトヲ得ス豫算ハ元來法律ニ非ス命令ニ非ス單ニ議會ノ同意ヲ要スルモノタルニ過キス故ニ國家ノ下級官府ニ對シテハ直チニ拘束力ヲ生セス而シテ政府若シ議會ノ協賛シタル範圍内ニ於テ財政ヲ行ハントセハ更ニ豫算ノ範圍内ニ於テ官府ニ對シ依ル可キ標準ヲ示サヽル可カラサルカ爲メ命令ヲ發スルコトヲ要ス此命令ハ一ノ行政命令ニシテ豫算ノ範圍ヲ脫シタルモノナリ

◉議會ノ豫算議定權及ヒ範圍

憲法史ヲ案スルニ豫算議定權ハ多ク下院ノ占領スル所ニシテ豫算ノ修正權ハ下院ニ屬シ上院ハ常ニ空權ヲ握ルニ過キサリシ我憲法

ハ上下兩院更ニ何等ノ差別ヲ設ケス各々議定權ノ範圍內ニ於テ自由ニ廢除削減ヲ行フコトヲ許セリ只憲法ハ衆院員ノ先議權ヲ規定セルハ何等ノ理由ナキ處ニシテ全ク歷史上ノ餘臭ヲ脫スル能ハサルモノナリ

第一制限　皇室費

皇室費ハ將來增額ヲ要スル場合ノ外帝國議會ノ協賛ヲ要セス

第二制限　繼續費

憲法第六十八條ニ依ルトキハ繼續費トシテ一旦壽決ヲ經レハ其後年ハ議決ヲ經ルコトヲ要セス但皇室費及ヒ繼續費等モ他ノ歲出ト同一ノ財源ヨリ支出スルカ故ニ收支對照ノ爲メニ之ヲ豫算ニ載スルモ決シテ協賛ヲ求ムル爲メニ非ス

第三制限　憲法第六十七條ノ項目

其一、憲法上ノ大權ニ基ケル既定ノ歲出

普通ノ解釋ニ依レハ憲法上ノ大權トハ第一章ニ列記セル官制々定權等ヲ云ヒ既定ノ歲出トハ前年度ノ豫算ニ依リテ定マルモノヲ云フト雖モ天皇ノ大權ハ廣クシテ及ハサルナク立法モ亦大權ノ一作用ナリ故ニ大權ニ基ク既定ノ歲出ヲ以テ官制、陸海軍ノ編制等ニ限ルモノニ非ス又既定ノ歲出トハ今年度ニ對シ支出ノ必要既ニ迫レルト云フ義ニシテ前年度ノ豫算ハ今年度ノ支出ノ必要ヲ定ムル效力ヲ有セス故ニ既定ノ歲出ト云フコトハ法律命令又ハ條約ノ如キ將來ニ向テ效力ヲ有ス可キ國家行爲ニ依リ定ムルモノナラサル可カラス其金額ハ是等ノ法令條約ヲ實行スルカ爲メ必要ナル額ヲ以テ限リトシ必スシモ前年度ノ金額ニ束縛セラレス

其二　法律ノ結果ニ依リ又ハ法律上政府ノ義務ニ屬スル歲出

世間往々法律ノ結果ニ依ル歲出及ヒ法律上府政ノ義務ニ屬ス

ル歳出ノ二種ト解スルモ此二者ハ共ニ政府ノ義務ニ屬スル歳出ニシテ法律ノ結果ニ依リ政府ノ義務ニ屬スルモノハ恩給ノ如ク特ニ法律ニ依リ始メテ義務ヲ生スルモノヲ云ヒ法律上政府ノ義務ニ屬スル歳出トハ民法上ノ契約ニ依リ生スル義務ノ如キ法律カ豫メ一般ニ認ムル所ノ義務ヲ云フ

憲法第六十七條ノ歳出ハ議會カ廢除削減ノ議決ヲ爲ス前ニ政府ノ同意ヲ得サル可カラス而シテ其同意ハ兩院議決前得サル可カラス然ルニ此規定ヨリ反對ニ政府ノ同意ヲ得レハ之等ノ歳出ヲ全廢スルコトヲ得ルト云フヲ得ス法律ヲ變廢セラレサル限リハ政府モ議會モ之ヲ守ラサルヲ得ス

◉豫算ト命令トノ關係

憲法第六十七條ノ費用ヲ議スルニ充リ政府ト雖モ法律及ヒ契約ノ趣旨ニ基テ議定シ同意ス可ク漫リニ廢除削減ス可ラサルナリ然ルニ命令ハ政府自由ニ之レヲ廢除シ得ヘキヲ以テ政府ハ命令ノ廢案ヲ豫期シテ其費用ノ全廢ニ同意スルモ可ナルカ如クナルモ豫算ノ性質ヨリ論スルトキハ之レ當ヲ得サルナリ豫算ハ假令命令ナリトスルモ其命令ノ目的ハ單ニ費用ノ見積リヲ爲スニ在ルヲ以テ全ク他ノ目的ヲ有スル命令即チ官制ノ如キモノヲ廢止變更スルノ効力アリト云フヲ得ス殊ニ豫算ハ命令ニ非サル見解ヲ採ル以上ハ此點ハ更ニ疑ヲ容レス既ニ命令ニシテ豫算ノ爲メニ變廢セラレタル以上ハ命令ヲ發シタル機關自身モ又命令ヲ遵奉セサル可ラス故ニ政府ト雖モ命令ノ執行ヲ妨クル如キ豫算ニ對シテ法律上同意ヲ表スル能ハサルナリ

◉豫算ノ原則

第一　豫算ハ一ノ文書ヲ以テ歳出歳入ノ目的及ヒ金額ヲ登載シ各款項ニ別ツモノトス而シテ議會ハ豫算ノ款項ニ付キ議決スルモ

ノナルヲ以テ政府ハ彼此流用スルコトヲ得ス

第二　豫算編制上ノ條件トシテ必ス豫備費ヲ設ケサル可カラス豫備費ハ豫算ノ不足及ヒ豫算外ノ支出ニ備フルモノナリ

第三　豫算ハ毎年議會ノ協賛ヲ經サル可ラス（憲法第六十四條）或ハ云フ憲法第六十四條ノ趣旨ハ會計年度ハ必ス一ケ年ニ滿タサル可カラスト然レ一旦會計年度ヲ定メシ以上ハ憲法變更ニ依ラサレハ會計年度ヲモ變更スルヲ得サルノ結果ヲ生ス十二月以内又ハ以外ノ會計年度アルヲ得サレハナリ故ニ毎年協賛ヲ經可シトハ單ニ豫算提出ノ時期ヲ定メタルナリ數年ニ一回ノ豫算ヲ提出スルカ如キハ違憲ナレトモ會計年度ハ必スシモ十二ケ月ナルコトヲ要セス

第四　議會ハ豫算決定ニ參與スル權ニ相對シテ決算審査權ヲ有ス我憲法ハ決算ニ付テハ單ニ之ヲ議會ニ提出ス可キコトヲ規定スルニ止マルカ故ニ決算ハ之ヲ法律トシテ議決スルコトヲ要セス又普國ノ如ク責任解除ヲ與フルコトヲ要セス只決算中不當ノ點アリト認ムルトキハ上奏其他議會カ憲法上有スル手段ヲ用ヒテ之カ救濟ヲ計ルニ過キス

◉豫算ノ不成立

豫算ハ全ク成立セサルコトアリ或ハ適當ノ時期ニ成立セサルコトアリ豫算ハ元來次年度ノ費用ヲ豫メ定ムルモノナルヲ以テ年度ノ開始前ニ成立セサル可カラス若シ開始前ニ成立セサレハ即チ豫算ハ適當ノ時期ニ成立セサルナリ憲法第七十一條ハ凡テ豫算ノ不成立ノ場合ハ前年度ノ豫算ヲ施行スルコトヲ定ムト雖モ只一ノ疑問ハ數年引續キ成立セサルトキハ所謂前年度ノ豫算ナルモノナク此場合ニ依レハ如何トモスルコト能ハサルカ如キモ憲法第七十一條ヲ適當ニ解釋スレハ此場合ニモ適用スルコトヲ得蓋該條カ前年度ノ豫算

ナ施行ス可シト云フハ即チ前年度ノ豫算ヲ以テ其年度ノ財政ノ設計トナシ其年度ノ豫算ハ即チ今年度ノ豫算ナレハ若シ翌年度ニ成立セ故ニ前年度ノ豫算ニ依ルハ即チ前年度ノ豫算ニ依ル所以サルトキハ前々年度ノ豫算ニ依ルヲ云フナリ

◎條約ノ性質

條約ハ法律ニ非ス又命令ニ非ス國家相互ノ約束ナルコトハ說明ヲ要セス蓋シ法令ハ主權者カ服從者ニ對スル關係ニシテ國家相互ノ平等ノ地位ニ在ル者ハ合意約束ノ外相互ノ自由意思ヲ制限スルコトヲ得サルハ法理ノ通則ナリ而シテ條約ハ國家相互ノ權義ヲ規定スルモノニシテ國權ノ作用ヲ外部ニ向テ全フセシムルモノナリ

一、我憲法上條約締結權ハ天皇ノ大權ニシテ最モ他ノ機關ノ容喙ヲ許サス

一、條約ヲ以テ規定シ得可キ事項ハ毫モ制限ナシ和親、貿易、交通及ヒ聯盟ノ條約ノ如キ其他立法、行政等凡テ條約ヲ以テ締結スルコトヲ得

一、條約ヲ以テ立法事項ヲ規定ス可カラスト說クハ條約ト法命ノ異同ヲ辨セサルモノナリ若シ條約ハ直接ニ臣民ヲ拘束スルモノトスレハ天皇ハ憲法ノ條規ニ依ラスシテ立法事項ヲ自由ニ條約ヲ以テ規定シ能ハスト雖トモ條約ハ單ニ國家相互ヲ拘束スルニ止マリ臣民遵奉義務ヲ生スルハ全ク別問題ナリ

一、若シ法律ニ抵觸スル條約ヲ公布シタルトキハ其效力如何凡ソ法律ハ國家意思ノ宣言ニシテ一旦宣言セラレタル國家ノ意思ハ憲法ノ條規ニ依ラサレハ之ヲ有效ニ變廢スルコトヲ得ス然ルニ法律ニ抵觸セル條約ハ外國ニ對シテハ固ヨリ有效ノ意思宣言ナルモ國內臣民ニ對シテハ果シテ有效ナル意思ノ宣言ト云フ可キ

ハ凡ソ法律ハ法律ヲ以テスルニ非ラサレハ之ヲ變廢スルコトヲ得サルハ不動ノ法則ナリ然ルニ條約公布ハ單一ノ命令ナリ故ニ既發ノ法律ニ對シテハ何等ノ効力ナク換言スレハ既發ノ法律ハ毫モ變廢セラレサルナリ

◉司法ノ意義

司法ハ國法ヲ正シ社會ノ秩序ヲ維持スルカ爲メ刑罰ヲ判斷シ權利ヲ審理シ以テ民生ノ安康ヲ保全スル國家統治ノ作用ナリ而シテ司法ハ常ニ法規ノ執行ニシテ行政行爲ト異ルコトナキカ如キモ行政官カ行政所分ヲ爲スニ當リ法ノ適用ヲ定ムルハ處分ヲ爲ス準備行爲ニシテ法ノ適用其物ハ行政ノ目的ニ非ス然ルニ司法ハ原被告間ニ權利ノ與奪ヲ爲スハ其目的ニ非ス國家ノ目的トスル所ハ私人間ノ關係ニ法規ヲ適用シ其結果如何ヲ定ムルニアリ是レ行政司法ノ區別アル所ナリ

憲法 終

一、司法權ハ天皇ノ名ニ於テ之ヲ行フトハ一ハ以テ司法ハ君主統治權ニ屬スルコトヲ明ニシ一ハ以テ裁判所ハ獨立シタル權利ノ主体ニ非ス其統治機關タルノ大義ヲ顯カニセントスルナリ

一、司法權ハ法律ニ依リ裁判所之ヲ行フ裁判所ハ統治機關ノ一トシテ憲法上委托ニ由リ此職權ヲ有シ而シテ法律ハ司法權ノ行使ヲ規定スルモノナリ人民ハ裁判所ノ外ニ於テ審問セラルヽコトナク又法律ニ依ラスシテ裁判セラルヽコトナシ

第二編

行政法

第二編　行政各論

第一篇　行政法

◉行政ノ意義

行政ノ意義ハ消極積極ノ二樣ニ觀察スルコトヲ得即チ消極的ニ行政ヲ定義スレハ立法及司法ニアラサル總テノ國權ノ作用ヲ行政トイフコトヲ得ルモ是單ニ一ノ斷定ニ過キスシテ行政ノ眞性質ヲ發揮シタルモノニ非ス左ニ積極的ノ定義ヲ示サン

行政トハ官府ニ由リ臣民ニ對シテ發動スル國權行使ニシテ大權及法律ノ範圍內ニ於テ行フヘキ諸般ノ政務ヲ云フ

一、行政ハ官府ニ由リテ行フモノナリ官府ハ一定ノ職分ヲ有スル國家機關ナリ而シテ行政ハ元首カ此官府ニ委任シテ行ハシムル國家ノ政務ニシテ元首親ヲ行ハルヽ行爲ハ行政ニ非スシテ大權ナリ

二、行政ハ臣民ニ對シテ發動スル國權行使ナリ即チ行政ハ外部ニ

發動スル國權ノ作用ニシテ標密顧問官カ意見ヲ奉リ帝國議會カ立法ニ協賛スルカ如キ內部ノ行爲ハ行政ニ非ス

三、行政ハ大權ノ範圍內ニ於ケル國權行使ナリ大權ハ天皇ノ親裁事項ナリ行政官府ハ之ニ干與スルヲ得ス從テ國務大臣カ大權命令ニ副署スルハ行政ニ非ス

四、行政ハ法律ノ範圍內ニ於ケル國權行使ナリ法律ハ官府及ヒ臣民ノ上ニ於テ一般ノ準則ヲ示スモノニシテ行政ノ準繩ナリ即チ行政ハ之ヲ施行スルニ止リ變廢スルコトヲ得ス

五、行政ハ諸般ノ政務ナリ而シテ政務ハ國体ト社會ノ啓發ニ從テ變遷シ一律永遠ヲ期ス可カラス現行々政ノ實質ヲ分類スレハ

一、外務
二、軍務 } 國權ノ獨立ト國權ノ維推トヲ防衛ス
三、財政

四、內務 } 公共ノ安寧幸福ト個人ノ自由權利ヲ保全ス
五、司法

◉行政法ノ關係

行政法トハ國權行使ニ關スル法ノ綜合的名稱ニシテ行政法ナル特別ノ法規アルニ非ス而シテ行政法規ノ關係ハ不文法成文法ノ二ア リ即チ

第一不文法(慣習)

慣習ハ行政法規ニアラスト爲ス者アリ其故ハ凡ソ國家ハ自ラ自己ニ制限ヲ加フルニアラサレハ決シテ制限ヲ受ケス然ルニ慣習ハ人ヲシテ繼續シテ獨立ノ法源ヲ爲シ國家ノ意思以外ニ於テ束縛力ヲ生スル者ナリ故ニ慣習法ヲ認ムルトキハ國家ノ性質ニ反スト此說明ハ慣習ノ性質ヲ誤レリ凡ソ憲法ノ條章ハ國家意思カ直接且積極ニ發表サレタルモノナリ然シテ國家ノ思意發表ハ常ニ

積極的ニ限ラサルヲ以テ慣習ハ國家ノ消極的意思表示ト謂フコトヲ得蓋國家ハ法規ヲ自由ニ制定シ慣習法ヲ自由ニ禁止スルコトヲ得ルニ敢テ之ヲ爲サヽルハ現在ノ慣習ヲ默認スル所以ニシテ其結果慣習モ亦將來ニ於テ臣民間又ハ臣民ト國家ノ間ノ關係ヲ定ムル力ヲ有スルニ至ル要之慣習ハ國家ノ消極的擧動ト其固有ノ力トニヨリ法規ノ效力ヲ有スルモノナリ

第二成文法

其一　法律　憲法編ニ詳ナリ

其二　命令　同前

其三　自主權ニ依ルノ規定　府縣郡市町村編ニ詳ナリ

其四　國際條約　憲法編ニ詳ナリ

◉行政規則ノ定義、效力、種類、實質

第一定義　行政規則トハ行政官府カ一私人ニ對シテ發スル命令ヲ

体ナリ

一、行政ハ臣民ニ對スル國權行使ナリ機關ニ對スル者ニ非ス故ニ官府カ官府ニ對スル命令ハ訓令又ハ指令ニシテ行政規則ニ非ス

二、行政ハ官府ノ行爲ナリ故ニ元首直接ニ發スル命令ハ勅令ニシテ行政規則ニ非ス

三、行政規則ハ命令權ヨリ生ス命令權ハ國家ニ屬シ官府ニ屬セス故ニ官府ハ法令ノ委任ニ依ラサル可カラス

第二效力

一、行政ハ法令ノ範圍内ニ於ケル作用ナリ故ニ行政規則ハ法律又ハ勅令ヲ廢止變更スルノ效力ナシ

二、行政官府ハ常ニ上級官府ノ訓令ニ從ハサルヲ得ス故ニ行政規則ハ上級官府ノ命令ニ抵觸スルヲ得ス

三、下級官府ハ常ニ上級官府ノ監督ヲ受ク故ニ下級官府ノ命令違法、越權、公益ニ反スルトキハ行政監督權ヲ以テ之ヲ取消又ハ變更スルコトヲ得

第三種類

行政規則ハ之ヲ發布スル官府ニ由リテ名稱ヲ異ニス而シテ其理由ハ(一)其發布シタル効力ヲ示スコト(二)規則ノ効力ヲ及ホス範圍ヲ明ニスルコト(三)監督上便ナルコト是ナリ

一、閣令　內閣ノ發スル命令

二、省令　各省大臣ノ發布スル命令

三、府縣令　府縣知事ノ發布スル命令

第四實質

行政規則ハ行政ノ目的ノ爲メ發布スルカ故ニ其目的ノ異ナルニ從テ其實質ヲ異ニス而シテ行政規則制定權ハ委任ニ依テ生スル

者ニシテ我現行法ニ於テハ其委托ハ本体ノ規則制定ト制裁ノ手續ノ制定トヲ併セテ委托スルコトアリ

委托スルコトアリ

制裁ヲ設クルニハ省令ハ二十五圓以下ノ罰金若クハ二十五日以下ノ禁錮トス府縣令ハ十圓以內ノ罰金若クハ拘留ナリトス

◉行政命令ノ取消ト廢止ノ區別及効力

行政命令ノ取消トハ直接ニ外部ニ對シテ効力ヲ生スルモノニシテ即チ上級官府カ下級官府ニ代リテ直ニ之ヲ取消シ人民ニ對シテ命令スル者ナリ廢止トハ發令ノ當該官府カ自ラ命令ヲ廢止又ハ前發ノ命令ト抵觸シタル命令ヲ發スル者ナリ即チ取消ハ上級官府ノ監督權上ノ行爲ニシテ廢止ハ當該官府ノ自動的行爲ナリ之ヲ目的上ヨリ區別スルトキハ取消ハ命令ノ不法、越權、不適當ヲ理由トスルモ廢止ハ不必要又ハ事情ノ變更ヲ理由ト爲ス故ニ兩者ノ効力ニ左ノ

差別アリ

廢止ハ廢止サレタル命令ニ依テ變更シタル最前ノ狀態ニ復舊セスト雖モ取消ハ取消サレタル命令ノ爲メ變更セラレタル最前ノ狀態ヲ回復スル是ニ者ノ目的ヲ異ニスルヨリ當然生スル差點ナリ

蓋廢止ハ將來ニ向テ效力ヲ絶止スル命令ニ過キサルモ取消ハ將來ノ效力ヲ取消スノミナラス其命令ヲ初メヨリ不適當ト認メテ出來得ル限リ一切ノ結果ヲ妨クルヲ目的ト爲セハナリ

◉行政處分ノ性質及ヒ區別

行政規則ト行政處分トヲ實質ヨリ比較スレハ共ニ國家ノ命令ナリ只兩者カ形式上異ナルノ處ヲ擧クレハ行政規則ハ正式ノ形式ヲ以テ發布セラレ行政處分ハ單ニ被處分者ニ對シテ告知スルヲ以テ足ル蓋規則ハ一般ニ對スル命令ニシテ處分ハ特定ノ人ニ對スル行爲ナレハナリ故ニ行政處分トハ法規ヲ執行シ又ハ之ニ予盾セサル限ニ

於テ公安公益ノ爲ニ特定ノ人ニ對スル特定ノ行爲ヲ云フ

一、行政處分ハ法規ノ執行ナリ凡ソ個人ノ權利負擔若クハ自由ハ法規ヲ以テ規定ス可キハ憲法上ノ原則ナリ故ニ此法規ヲ以テ執行スル場合ハ行政官ハ便宜處分ヲ爲スヲ得スシテ單ニ執行ニ止ル要之此場合ハ法規ノ解釋ト事實ノ認定トニ過キス

二、行政處分ハ公安公益ノ爲メニ行フ凡ソ行政ハ法規ノ執行ノ外行政官府ニ或ル政務ノ範圍ヲ其職權ニ委托シ法令ニ於テ個人ノ權利自由ヲ豫メ防障セサル範圍ニ於テハ行政官府ハ公安公益ノ爲メ職權ヲ以テ便宜處分ヲ爲スコトヲ得此場合ハ官府ノ職權內ニ於テ法令ニ抵觸セサル行爲ナラサル可カラス

三、執行處分ハ官府及ヒ個人ニ共通ナル法ノ制限アルヲ以テ其制限ニ依遵セサル可カラス故ニ一方ノ違法行爲ハ對手ノ權利ヲ毀損スルノ結果ヲ生ス依之執行處分ハ行政裁判ノ方法ニ依リテ之

ヲ審判ス便宜處分ハ職權ノ範圍ニ就キ法ノ制限アル外個人ノ爲メニ侵ス可カラサル防障ナキヲ以テ職權ノ濫用公益違反ノ場合ニ於テハ單ニ行政監督ノ方ヲ以テ之ヲ救濟スルノミ

四、凡ソ行政處分ハ行政機關設備其物ノ主タル用ナリ故ニ行政官府ニ一定ノ職司トシテ政務ヲ委任シタルトキハ其範圍内ニ於テ當然ニ處分權ヲ含ム而シテ處分ハ個人ニ對スル行爲不行爲ノ命令ニシテ强行力ヲ有スルモ處分權ハ當然ニ處罰權ヲ兼有セス蓋處罰ハ法規ノ明文ニ於テ一般ニ豫定セラルヽモノナレハナリ

◉行政處分ノ種類

第一、命令禁令

命令トハ行爲ヲ命シ禁令トハ不行爲ヲ命スルモノナリ凡ソ法治國ノ原則トシテ個人ノ權利自由ニ關スル事項ハ多ク法規ヲ以テ規定シ行政機關ノ侵害ヲ防障ス此場合ニ於テハ行政官ハ單ニ法

規ノ執行ニ止ルモ此等ノ防障ナキ範圍内ニ於テハ法令ニ抵觸セサル限リハ處分令テ以テ個人ニ行爲不行爲ヲ命令スルコトヲ得而シテ便宜裁量ノ場合ハ固ヨリ官府ノ實際ノ便宜ニ適合セサル可カラス然ルニ其命令ニシテ已ナラス亦實際ノ便宜ニ反クモ初メヨリ無効トスルヲ得ス若シ命令カ絶體的官府ノ權限外ナルカ又ハ適法ノ法式ヲ欠クトキハ固ヨリ官府ノ命令ニ非スシテ私人ノ行爲ナリ

第二、免許

免許トハ一般ニ許サレサル行爲ヲ或實在ノ場合ニ於テ許可スルノ行爲ナリ(營業免許、銃獵免許ノ如シ)故ニ免許ハ

第一　法規カ免許ノ目的タル行爲ヲ一般ニ禁シ或場合ニ此禁止ヲ解キ行爲ノ自由ヲ與フルハ免許ノ實体ナリ

第二　一般ノ禁止ノ法規ニ對シテ例外ヲ設クルコトヲ許ス法

規アルコト即此法規ハ或ル免許ヲ拒ムコトヲ得サル場合ヲ規定シ或ハ免許ヲ與フルコトヲ得サル場合ヲ規定シ或ハ官府ノ自由裁斷ニ一任スルコトアリ

第三、認可　認可トハ私人ノ行爲ニ付加シテ其行爲ニ法律上ノ効力ヲ與フル所ノ行政行爲ナリ(姓名ノ變更、定款ノ認可ノ如シ)認可ト免許ノ差異ハ

一、認可ハ認可ノ目的タル行爲ハ法律上禁止シタルニ非ス只認可ニアラサレハ法律上ノ効力ヲ有セサルニ過キサルナリ反之免許ハ免許ノ目的タル行爲ハ法律上禁止シタル行爲ナルカ故ニ免許ヲ得サレハ其行爲ヲ爲シ得サルナリ

二、免許ノ行爲ハ一般ニ禁止シタル行爲ナリ認可ノ行爲ハ其爲不爲ハ自由ナリ

第四、特許　特許トハ私人ニ對シ私法上ノ權利ヲ設定スル行政行爲ナリ(鑛業ノ免許、專賣特許ノ如シ)特許ト免許ノ差異ハ

一、免許ハ公法上ノ權能ヲ生スルモ特許ハ私法上ノ權利ヲ生スルニ過キズ

二、免許ハ特ニ私人ニ對シテ其行爲ノ自由ヲ制限セストノ意ナルカ故ニ其効力ハ官府ト私人トノ間ニノミ存ス反之特許ハ私人ト私人ノ間ニ於テ効力ヲ生スルモノナリ

三、免許ハ官府ノ行爲ニヨリテ侵犯セラルヽコトアリト雖トモ私人ニ侵害セラルヽコト無シ反之特許ハ私人ヲ排除シテ專ラ或ル行爲ヲ爲スノ權利ナルカ故ニ私人ト私人トノ間ニ於テモ侵害セラルヽコトアリ

四、免許權ノ侵害ハ行政訴訟ノ救濟ヲ求ム特許權ノ侵害ハ民事

訴訟ニ依リテ救濟ヲ求ム

五、免許ノ場合ハ官府ハ單ニ公益上免許ヲ與フルニ止リ其免許ノ目的タル行爲ハ第三者ノ私法上權利ヲ侵害スルヤ否ヤヲ審査スルヲ要セス反之特許ハ私權ヲ設定スルヲ目的トスルカ故ニ其權利ノ設定ニ由リテ第三者ノ權利ヲ侵害スヘキヤ否ヤヲ審査セサル可カラス

第五、公ノ證明

公ノ證明トハ其證明スル所ノ事實ノ確實ナルコトヲ認ムル義務ヲ生セシムル所ノ行政行爲ナリ例之登記公證ハ之ニ屬ス

第六、判決

行政機關モ又往々性質上司法ニ屬スル職權ヲ有ス例之違警罪ノ即決ノ如キ其例ナリ

◉行政處分ノ取消

第一、行政官府ハ處分ヲ取消スノ義務アルヤ

此問題ハ取消ノ原因ハ處分ノ違法ニ在ルカ又ハ便宜ニ適セサルニ在ルカヲ區別セサル可カラス處分違法ナルトキハ當該官府又ハ監督官府ハ其處分ヲ取消ノ義務アリ反之處分カ單ニ便宜ニ適セサルニ止ルトキハ之ヲ存スルノ不利益ト之ヲ取消ノ不利益トヲ比較シ若シ處分ヲ存スルノ不利益ト之ヲ取消ノ不利益トヲ比較シ若シ處分ヲ存スルノ不利益ニシテ取消ノ不利益ヨリ大ナルトキハ之ヲ取消スノ義務アリ

第二、行政官府ハ處分令ヲ取消スコトヲ得ルカ

此問題モ亦違法ナルカ又ハ單ニ便宜ニ適合セサルカヲ區別セサル可カラス處分違法ナルトキハ當該官府又ハ監督官府ハ何時ニテモ取消スコトヲ得若シ其處分官府ノ權限外ニ亘リシトキハ其處分ハ初メヨリ無効ノモノナリ反之處分ノ便宜ニ適否ノ理由トスルトキハ處分ニヨリ私人ニ權利ヲ生シタルヤ否ヤヲ標準トセサルヲ

得ス即チ何等ノ權利ヲ生セサルトキハ之ヲ取消シ得可シト雖モ若シ私人ニ權利ヲ生シタルトキハ濫ニ之ヲ取消スハ既得權侵害タル結果ヲ生ス

◉行政監督ノ定義、項目、方法

第一定義　監督トハ行政ノ統一ヲ謀リ行政内部ヲ紀律スルモノナリ

一、監督ハ行政ノ統一ヲ謀ル盖分權ノ制度ハ機關各獨立スルヲ以テ相互ノ間ニ監督ノ權ヲ認ムルコト無シト雖モ中央集權ノ制度ハ行政各部ニ上下ノ斑次ヲ正フシ遞次監督セシメ之ヲ中央ノ主部ニ總理スルカ故ニ行政ノ統一ヲ致スヘシ

二、監督ハ行政ノ内部ヲ紀律ス盖監督ノ目的ハ下級官府ノ行爲ヲシテ法規ニ違反スルコトナク又實際ノ便宜ニ背馳スルコトナカラシムルニ在リ而シテ其範圍ハ行政ノ内部ニ止リ外部ニ對スルモノニ非ス

第二監督ノ項目

一、官府ノ權限　官府ノ權限ハ之ヲ起越スルヲ許サス故ニ其命令處分ハ其實質合法ニシテ便宜ナルモ其權限ヲ侵スニ於テハ形式上不法ナリ又官府ハ各自己ノ權限ヲ解釋スル自由ヲ有スルモ上級ノ官府ハ官制ニ依リテ下級官府ノ權限ヲ審撿スルノ權アルトキハ之ヲ匡正スルコトヲ得可シ

二、行政行爲　行政官府ハ其所管ニ付キ命令ヲ發シ處分ヲ行フ然トモ法律勅令又ハ上級官府ノ命令ニ矛盾シ又ハ公益ニ反スルコトヲ得ス若シ之ニ違フトキハ監督權ノ作用ニ依リ之ヲ停止シ之ヲ取消スコトヲ得

三、事務成蹟　監督權ハ職務ノ成功ヲ勵行ス故ニ下級官府ハ上級官府ノ監督權ニ依リ事務成蹟ノ報告ヲ要求セラルヽトキハ之

ヲ拒ムコトヲ得ス

四、官吏ノ身分　官吏ハ臣民トシテ國法ニ服從スルノ外更ニ其身分ニ伴フ特別ノ紀律ノ下ニ在ルモノナリ服務規律是ナリ官吏ノ服務規律ハ訓令ヲ以テ定メラレ之ヲ維持シ之ヲ執行スルハ監督權ノ作用ニ依ルモノナリ

第三監督ノ方法

甲、行政的方法　國家カ自己固有ノ行政行爲ニ對シテ行フモノト自治團体ノ行爲ニ對シテ行フモノトアリ即チ行政行爲ノ其行爲ヲ爲シタル官府ノ上級官府ニヨリテ取消又ハ變更セラルヽモノニシテ其形式ハ

イ、認可ノ方法ニ依ルモノ

ロ、職權ニ依ルモノ

ハ、訴願ノ方法ニ依ルモノ

乙、訴訟的方法　訴訟的方法ハ直接ニ監督ニ關セサルカ如キモ其終局ノ目的ハ行政行爲ノ是正ニアルカ故ニ一種監督ノ方法ト謂フ可シ

◉訓令ノ定義及効力

第一定義　訓令トハ上級官府ガ下級官府ノ解釋ヲ對シ法令ノ方針ヲ指示スルモノヲ云フ

一、訓令ハ上級官府カ下級官府ニ對スル命令ニシテ臣民ニ對スル命令ニアラス故ニ法規ト區別セサル可カラス又訓令ハ事前ニ方針ヲ示スモノニシテ事後ニ行爲ヲ檢審スル監督ト區別セサル可カラス

二、訓令ハ法令ヲ解釋シ行政ノ方針ヲ示スモノニシテ行政内部ニ向テ執務ノ準則トナルモ外部ニ向テ臣民ノ權利自由ヲ伸縮スルコト能ハス然ル法令ヲ以テ臣民ノ權利自由ヲ保證セサル

區域ナル片ハ訓令ノ結果ハ間接ニ臣民ニ及フヘシ

第二効力　凡ソ訓令ハ行政内部ニノミ効力ヲ有シ外部ニ向テ作用ヲ爲スモノニアラス而シテ上官カ職權ニ依リ且式ヲ具ヘタル上級官府ノ訓令ハ下官ハ自己ノ解釋ヲ以テ之ヲ拒ムヲ得ス

◉告示ノ性質

告示ハ單ニ事實ノ告知ニシテ行政處分ニアラス命令ニモアラス然ㇾ往々ニシテ處分ヲ被處分者ニ告知スルノ方法トシテ告示ヲ以テスルコトアリ此塲合ニ於テハ此告示カ行政訴訟ノ原因トナルカ如キモ其實告示カ原因ニ非スシテ告示ヲ以テ告知シタル行政處分カ原因ナリ又告示ハ法律ノ明文ニ依リ種々法規ノ性質ヲ有スルコトアリ例之市制第百三十一條ハ市制中ニ直接稅又ハ間接稅ト稱スル租稅ノ分類ハ內務大藏兩大臣之ヲ告示スルコトヲ規定セリ如此告示ハ即チ法律ノ公正解釋ヲ與ヘタルモノニシテ法規ノ性質ヲ有ス

ルモノナリ

◉契約ノ定義及種類

定義　契約トハ債權債務ノ關係ヲ生セシムル法律上ノ行爲ナリ所謂民法上ノ契約ト同一ノ意義ナルモ學者或ハ契約取結ノ手續カ行政法ニ依ルヲ以テ行政契約ト稱セリ

甲、國法上ノ契約　國法上ノ契約トハ國家ト一私人ノ合意ニ基キテ公法上ノ關係ヲ生スル權利行爲ナリ(官吏任命ノ如シ)而シテ國法上ノ契約ハ果シテ存スルヤ否ニ付キ二派ノ議論アリ消極者ハ曰ク凡ソ統治權ノ執行ハ契約ノ目的トナルコトヲ得ス又公法ニ於テハ國家ト私人トハ對等ノ地位ニ立ツモノニ非ス故ニ契約ヲ取結フコトヲ得スト何トナレハ國家ハ自己ノ意思ヲ以テ適宜ニ其關係ヲ定ムルコトヲ得ルカ故ニ合意ヲ要スル理由ナケレハナリト積極論者曰ク凡ソ統治權ノ執行モ亦契約ノ目的トナリ得ル

コトハ國家條約ノ證スル處ナリ又タ國家ハ私法上ノ區域ニ於テハ一私人ト均等ノ地位ニ立チテ權利ヲ有シ義務ヲ負フコトヲ得ルハ一般ニ認メラレタル所ニシテ國家カ自ラ同樣ノ關係ヲ生スルコトヲ得サルノ理由ヲ發見スルヲ得ス而シテ國家カ法規ヲ以テ臣民ノ自由意思ノ範圍ヲ認メタル以上ハ此範圍ヲ變更スレハ格別否ラサレハ國家モ亦此範圍ヲ侵シテ臣民ニ義務ヲ強制スルコトヲ得スト雖トモ若シ任意負擔者ノアル可キ場合ニ於テハ國家ハ其義務ノ負擔ト否トハ私人ニ撰擇ノ自由ヲ與フルナルヘシ此場合ニ於テ契約ニ必要ナル條件即チ二個ノ獨立ナル意思ノ存在スルコト明ナリ蓋任意負擔ノ場合ニ於テハ國家ハ私人ヲ強制シテ或ル義務ヲ負ハシムルコト能ハストト雖モ此場合ニ私人ノ承諾ヲ得所謂二個ノ意思併立スルトキハ國法上ノ關係ヲ生スルコトヲ得ルナリ

乙、私法上ノ契約　國家ハ私人ト均ク民法上ノ契約ヲ取結フコトヲ得行政法ニ於テ私法上ノ契約ヲ論スルトキハ左ノ諸點ニアリ

一、契約取結ヲ司ル機關ト特ニ國家ノ契約ニ干係スル處ノ或ル特別ノ法規ニ注意セサル可カラス

二、行政法ハ何人カ國家ノ名ニ於テ契約ヲ取結フヤ及ヒ手續書式ヲ定ム

三、契約ノ効力ハ其機關カ正當ノ權限ヲ有スルヤ否ニ依テ定ル

◉行政機關ノ强制權

凡ソ行政處分ハ私人ニ行爲ヲ命スル處ノモノナリ而シテ處分ノ目的ヲ達スルカ爲メ其行爲ヲ强制スル手段ヲ要ス

一、代執行　代執行ハ行爲ノ義務アル私人ニ代リ第三者ヲシテ之レヲ執行セシメ其費用ハ强制ヲ以テ之ヲ義務者ヨリ領收スルヲ云フ然トモ代執行ハ行爲義務ニシテ第三者ノ代リ得可キ行爲ニア

ラサレハ此方法ヲ用ユルコトヲ得ス

二、強制罰　強制罰ハ行政處分ニ於テ其命令ニ從ハサルモノニ對シ科ス可キ刑罰ヲ定メ現ニ其命令ニ從ハサルモノニ對シテ此刑罰ヲ執行スルコトヲ得而シテ刑法上ノ刑罰ト異ナル處ハ

(一)刑法上ノ刑罰ト強制罰トハ目的ヲ異ニス前者ハ法ノ侵害ニ對シテ科シ后者ハ特定ノ人ニ對シ特定ノ行爲不行爲ヲ強制スル爲メニ科ス

(二)刑法上ノ刑罰ハ一旦犯罪アレハ必ス罰ヲ科シ又一罪ヲ二度罰スルコトヲ得ス強制罰ハ假令一旦命令ニ服從セサルモ既ニ強制ノ必要ナキニ至ラハ之ヲ科セス又必要アルトキハ何回ニテモ之ヲ科スコトヲ得

三、直接執行　負擔ニ應セサル人民ヲ拘引シ又ハ酔狂人ヲ監禁シ屋外ノ集會ヲ解散セシムルカ如キ其例ナリ

四、財產ニ對スル強制　國家カ公法上ノ債權ヲ充ス爲メニ別ニ強制スル手段ヲ要ス我國ニ於テ此等ノ強制手段ニ付テハ國稅ノ滯納處分及市町村稅(百二條)ニ關シ規定スルヲ見ル

◉行政官府ト官職ノ意義

或ル一定ノ政務ノ範圍ヲ限リテ國家ノ行政事務ヲ處理スルノ義務ヲ有スル一個人又ハ數個人ヲ稱シテ官府ト云フ官府ヲ組織スル一個人カ或ル事故ノ爲メニ委任ヲ解クトキハ他ノ一個人代リテ其位地ヲ充タスヲ以テ一個人カ官府又ハ官府ノ一原素トシテ或ル範圍ノ行政事務ヲ處理スルカ爲メ充タス處ノ地位ハ一個人ノ去就ニ拘ハラス永續ノ性質ヲ有セリ之ヲ稱シテ官職ト云フ約言スレハ官府ハ人ヨリ成立シ官職ハ人ヲ充タス地位ナリ故ニ人ナクシテ官府存在セサルモ官職ハ現ニ其地位ヲ充タス人ノ有無ニ拘ハラス存在スルコトヲ得官府ハ數人ヨリ成ルコトアルモ官職ハ數人ヨリ成ル能

ハス

◉行政官府ノ分類

行政官府ハ種々ノ點ヨリ分類スルコトヲ得

甲、權限ノ點ヨリスルモノ

イ、理事機關　理事機關ハ行政ノ總理ニ任スル機關ナリ

(1)主任理事機關　ハ外部ニ對シ權限ヲ有シ命令處分ヲ爲ス

(2)補助理事機關　ハ唯主任理事機關ノ事務ヲ準備スルノ責務アルニ過キス

ロ、議事機關　議事機關ハ理事機關ノ爲メニ行政上ノ利害ヲ討究シ又ハ行政規則ノ制定ニ參與スルモノナリ

(1)議決機關　ハ理事機關ノ事務ヲ監督シ又ハ其事務ノ準則ヲ定ム

(2)諮問機關　ハ行政上ノ意見ヲ申述ス

ハ、裁判機關　裁判機關トハ行政法上ノ訴訟ヲ審理裁判スル機關ナリ

(1)行政裁判　ハ行政官府ト一私人トノ間ノ訴訟ヲ審理ス

(2)權限爭議裁判　ハ機關相互ノ間ノ訴訟ヲ審理ス

乙、責任ノ點ヨリスルモノ

イ、單獨機關　單獨機關トハ一人ヲ以テ行政事務ノ實施ニ任シ其一人特ニ外部ニ對シテ命令處分ノ權限ヲ有シ以テ其事務上ノ責任ヲ負擔スルモノナリ

ロ、合議機關　合議機關トハ數人ノ責任ヲ以テ行政事務ヲ執行スルモノナリ

丙、管轄ノ點ヨリスルモノ

イ、中央機關　中央機關ハ國家ノ全部ニ亘リ國家ノ中樞ニ任シテ國家ノ行政ヲ執行スル機關ナリ

ロ、地方機關　地方機關ハ地方ノ一區劃ヲ管轄シ國家行政及地方團体ノ行政ヲ執行スル機關ナリ

ハ、特別機關　特別機關ハ公共組合ノ設置ニ係ル特定ノ公務ヲ執行スル機關ナリ

◉官吏ノ性質

官吏トハ君主ノ直接又ハ間接ノ監督ヲ受ケ一定ノ範圍内ニ於テ無定限ノ國家事務ヲ擔任スルノ義務ヲ任官ノ手續キヨリ負擔セシモノナリ

一、凡ソ行政ハ國權ノ行使ナリ國權ノ行使ハ君主ノ大權ニシテ行政ハ大權ノ委托ニ外ナラス故ニ官吏ハ直接又ハ間接ニ常ニ君主ノ監督ヲ受クルヤ勿論ナリ

二、官職ハ官制ニ依リ一定ノ範圍ヲ定メラル故ニ官職ヲ充タス官吏ハ其範圍ヲ越ヘテ政務ヲ行フヲ得ス其範圍以外ノ行爲ハ一私人ノ行爲ナリ

三、官吏ハ無定限ノ國家事務ヲ處理スル義務ヲ負擔ス凡ソ臣民ハ臣民籍ヨリ生スル當然ノ義務ニ服スル外國家ヨリ強制シテ特別ノ義務ヲ行ハシムルコトナキモ官吏ハ普通臣民ノ義務以外ニ於テ不定數ノ無限ノ服從義務アルモノトス

四、官吏ハ任官ノ手續ニ依リテ公職ヲ負擔ス故ニ臣民當然ノ義務ヨリ服スル兵士又ハ撰擧ニ依レル帝國議會ノ議員及ヒ地方團体ノ名譽職ハ共ニ公職ヲ負フモ官吏ニアラス

◉官吏任用ノ性質

官吏任用ノ性質ニ就テハ諸說紛々タリ之ヲ私法契約ナリト說ク者ハ曰ク任官ハ官吏トナルモノト國家トノ間ニ純然タル民法上ノ合意ニ由リテ成立スルモノニシテ當事者ノ一方ノ意思ヲ以テ隨意ニ任命若クハ罷免スルコトヲ得スト此說ハ官吏ヲ以テ雇傭的關係ト爲

スモノナルモ官吏ハ國家ノ公職ヲ盡ス公法上ノ機關ニシテ雇人ノ如キ私法上ノモノニ非ス又國家ハ官吏ヲ何時ニテモ自由ニ罷免スルコトヲ得ルヲ以テ此說ノ採ルニ足ラサルヤ明ナリ次ニ命令說ノ論者ハ曰ク官吏ノ任用ハ命令權ノ作用ナリ任命前ニ於テ被任用者ノ承諾ヲ求ムル如キハ畢竟任用ノ準備ニシテ任用其物ハ國家ノ一方ノ命令ニ依リ成立シ一個人ハ國家ニ對スル義務トシテ承諾セサル可カラスト然トモ若シ官吏トナルハ臣民ノ義務トスレハ其義務ヲ強行スル手段ナカル可カラス例之地方團体ニ於テ名譽職ノ就職ヲ強制スルカ如キ是ナリ官吏ノ任用ニ此ノ如キ強制手段ナキ以上ハ國家ハ之ヲ義務ト認メサル證左ナリ於是行政契約論者ハ曰ク凡ソ官吏ノ任用セラルヽヤ任用其物ニ就テハ私人ニ之ヲ辭スルト否トノ自由ヲ有ス即チ任用ハ官吏ノ自由意思ヲ前提トスル行爲ニシテ國家ノ意思ト一私人ノ意思ト合致セル行爲ナリ故ニ契約ナリト然トモ任用ハ契約ニ依テ成立スルモ一旦任用セラレタル以上ハ服從的關係ニシテ官吏ハ國家ノ前ニ自由意思アルコトナシ

◎官吏服從ノ義務

下級官吏ハ上級官吏ノ命令ニ對シ左ノ諸點ヲ審査スルコトヲ得

第一、上官ノ命令カ國家ノ事務ニ屬スルヤ否　國家ノ事務ニアラサレハ下官ハ服從スルノ義務ナシ

第二、命令ヲ發シタル上官ノ權限內ニ屬スルヤ否　上官ハ其權限內ニ於テノミ上官ニシテ權限以外ハ一私人ナリ一私人ノ行爲ニハ服從スルノ義務ナシ

第三、自己ノ權限內ニ屬スルヤ否　下官モ亦自己ノ權限內ニ於テノミ官吏ニシテ權限外ハ一私人ナリ一私人ノ行爲ハ上官ト雖モ命令スルコトヲ得ス

第四、形式ニ於テ完全ナルヤ否　命令ニシテ一定ノ形式アル場合ニ

於テ上官命令此形式ヲ欠カハ眞ノ命令ニアラス從テ下官ハ服從ヲ拒ムコトヲ得

若シ上官ノ命令カ以上ノ諸點ニ抵觸セス明ニ法律ノ明文ニ背ケルトキハ下官ハ服從ヲ拒ムコトヲ得ルヤ否ヤニ付テハ議論アリ學者或ハ上官ノ違法ノ命令ニ對シテハ下官ハ遵奉ノ義務ナシト云ヘリ凡ソ上官ハ法律命令ヲ奉スルノ義務アレヲ以テ其法規ニ反シテ發スル命令ハ之ヲ無効ノ命令ト認ムルコトヲ得又下官モ同ク法規ヲ遵奉スル義務アルヲ以テ上官ノ命令ト法規ト抵觸スルトキハ上官ノ命令ヲ奉セスシテ法規ヲ遵奉スヘキモノナルコトハ明白ノ事理ナリ然モ是上官ノ命令カ法規ニ抵觸セリト決定セラレタル上ノ論ニシテ未タ此決定ヲ爲サヽル間ハ濫リニ上官ノ命令ヲ無効ト爲スヲ得ス而シテ上官ノ命令ハ最上官府ニアラサルヨリハ其効力ヲ決定スルヲ得ス若シ下官之ヲ決定セハ上下ノ斑次ハ顚倒ス可シ要之下官ハ上官ノ命令違法ナリトシテ服從ヲ拒ムコトヲ得サルナリ

◉官吏ノ義務

官吏ノ義務ハ官吏トナルノ即時ニ生スルモノナリ而シテ官吏ノ關係ハ辭令ヲ受領セシ時ヨリ生スルモノナレハ官吏ノ義務モ亦此時ヨリ生スルモノト認メサルヲ得ス

第一、從順ノ義務

從順ノ義務ハ上官ノ命令ニ服從スル義務ナリ前項ニ詳說セシヲ以テ略ス

第二、忠實ノ義務

凡ソ官吏ハ誠心ヲ以テ國家ノ利益ヲ進捗スルコトヲ務メ國家ニ有害ナル行爲ヲ避ケサル可カラス此義務ノ結果左ノ如シ

一、秘密ヲ守ルノ義務　秘密トハ單ニ自身ノ職務ニ關スル事項

ノミナラス其職務外ノ事項ト雖モ官吏タル地位ニヨリ聞知シタル事項ニシテ秘密ヲ要スヘキモノ及法律ノ規定上官ノ命令ニ出ツルモノハ之ヲ洩スコトヲ得ス

二、誠實ナル職務執行ニ有害ナル行爲ヲ避クル義務　服務規律ハ官府ノ工事ノ請負者其他政府トノ關係ニヨリ利益ヲ得ントスル私人ヨリ饗應ヲ受クルコトヲ禁セリ又取引相場會社ノ社員トナリ及間接ニ相場商業ニ關係スルコトヲ禁セリ

第三、官吏ノ地位ヲ辱カシムヘキ擧動ヲナサヽルノ義務　服務規律ハ職務ノ內外ヲ問ハス廉恥ヲ重シ貪汚ノ行爲ナク威權ヲ濫用セス勤愼懇切ナルコトヲ務メ浪費シテ產ヲ破リ過分負債ヲ爲ス可カラサルコトヲ明記セリ

第四、職務ヲ充タスノ義務　官吏ハ職務ヲ行フ爲メニハ一定ノ行爲ヲ以テ足ルモノニアラス不定數ノ行爲ヲ全力ヲ擧ケテ職務ノ執行ニ盡サヽル可カラス而シテ此義務ハ

イ、居住ノ義務　職務ヲ行フニ差支ナキ場所ニ居住スル義務ナリ

ロ、現在ノ義務　執務時間ニ官府ニ出頭スルコト並ニ住所ヲ離レサルノ義務ナリ

◉懲戒處分ト刑罰トノ差異　官吏ノ懲戒處分ハ官吏ヲシテ其職務ヲ勵行セシムル爲メニ加フル一種法律上ノ制裁ナリ其刑法上ノ刑罰ト異ナル點ヲ擧レハ

一、刑法上ノ責任ハ國家ノ臣民又ハ領土ニ在留ナル事實ヨリ當然之ニ任スルト雖モ官吏法上ノ責任ハ官吏タル特別ノ關係ニヨリ始メテ生スルモノナリ

二、懲戒處分ノ目的ハ官吏ノ義務ヲ强制シ官紀ヲ維持スルニアリ

從テ懲戒處分ハ將來ノ目的ヲ達スルカ爲メニ行フモノナリ刑罰ハ反之既往ノ行爲ニ對シテ之レヲ科シ將來ノ利害如何ヲ問ハス苟モ刑法ヲ犯スノ所爲アルトキハ常ニ之ヲ罰セサル可カラス要スルニ懲戒處分ハ刑法上ノ刑罰ヨリモ寧ロ強制罰ニ近シ只之ト異ナル處ハ強制罰ハ或ル特定ノ行爲不行爲ヲ強制スル手段ナルモ懲戒處分ハ特定ノ行爲ニ對スルニ非スシテ全体ノ官吏ノ義務ヲ充タサシムルニ在リ

三、懲戒處分ハ目的ニ應シテ刑法上ノ刑罰ト異レリ懲戒處分ハ官紀ノ維持ヲ以テ最終ノ目的ト爲スヲ以テ結局官紀ヲ亂シタル官吏ヲ免スルニ止ル即チ處分ヲ別テ矯正懲戒ト淘汰懲戒ノ二トス矯正懲戒ハ將來再ヒ義務ヲ欠カシメサルヲ目的トシ淘汰懲戒ハ矯正ノ見込ナキ官吏ヲ淘汰罷免シテ官吏内ヨリ有害ノ分子ヲ除クヲ目的トス

◉官吏ノ賠償責任

官吏カ義務ニ負キシ結果トシテ一私人又ハ國家ニ損害ヲ被ラシメタルトキハ官吏ハ賠償責任アリヤ否ノ問題ハ一私人ニ對スルト國家ニ對スルトヲ問ハス何レノ場合ニモ官吏ノ行爲ハ職權内ノ行爲ナリヤ否ヲ標準トシテ決セサルヲ得ス凡ソ官吏ハ自己ノ職權内ノ行爲ハ官吏自身ノ行爲ニアラスシテ國家ノ行爲ナリ即チ國權ノ變動ナリ故ニ職權内ノ行爲ヨリ私人ニ損害ヲ生スルモ私人ハ損害賠償トシテ民事上ノ爭ヲ爲ス能ハス行政訴訟トシテ國家ヲ相手取ラサルヲ得ス又國家カ官吏ノ職權ヨリ損害ヲ被ルモ官吏ニ對シテ民事上ノ訴追ヲ爲スヲ得ス別ニ公法ノ規定ニ從ハサルヲ得ス若シ官吏ノ行爲ニシテ職權ヲ超ヘタルトキハ其行爲ハ官吏ノ行爲ニ非スシテ一私人ノ行爲ナリ故ニ一私人又ハ國家ハ民事上損害賠償ヲ請求スルコトヲ得ス

◉俸給權ノ性質

俸給ヲ受クル權利ハ公權ナルカ私權ナルカ學者間ニ議論アリ之ヲ公權ナリト爲ス說ニ曰ク抑モ官吏ハ一家ヲ維持スル爲メニ相當ノ資力ヲ有スルニアラサレハ固ヨリ之ヲ公務ニ從事セシムルコトヲ得ス加之官吏ハ國家ノ威嚴ヲ代表スルヲ以テ只ニ生活ヲ營ムノミナラス其身分ニ適應スルノ生活ヲ營ムコトヲ要シ官吏ノ位地ヲ汚シ併セテ國家ノ威嚴ヲ損スヘキ生活ヲ爲サヽルヲ要ス而シテ一方ニ於テハ官吏ハ通常其全力ヲ擧ケテ職務ニ從事スルコトヲ要シテ傍ラ他ノ業務ニ從事シテ生事ヲ營ムコトヲ得サルヲ以テ國家ハ官吏ニ對シテ其地位ニ相應スル生活ヲ營ムカ爲メ十分ナル資財ヲ給スルコトヲ要ス是即俸給ナルモノ也トシテ國家ノ利益ナリ故ニ俸給ハ公法的關係ニシテ公權ナリ然ルニ此俸給ハ國家ノ公益上與フル處ノ利益ニシテ其利益ハ官吏ヨリモ主トシテ國家ノ利益ナリ故ニ俸給ハ公法的關係ニシテ公權ナリ

其結果ハ

一、俸給ハ之ヲ辭スルコトヲ得ス

二、俸給ヲ受クルノ權ハ讓渡又ハ質入スルコトヲ得ス

三、俸給ハ實際職務ヲ行フト否トニ拘ハラス之ヲ給ス

四、俸給ノ全部又ハ一部ハ債權者ノ爲メニ差押ヘラルヽコト無シ

五、俸給ノ性質ヨリ論スレハ前渡ヲ爲スヲ至當トス乍併會計上ノ都合ニ依リ便宜ニ其下渡ノ時ヲ定ムルコトアリ

◉內閣ノ性質、職權及ヒ總理大臣ノ地位

第一、定義　內閣ハ國務各大臣ヲ以テ組織セル合議体ノ官府ナリ

內閣ハ國務各大臣ヲ以テ組織セル官府ナリ凡ソ國務大臣ハ憲法上ノ機關ニシテ大權ノ行使ニ對シ意見ヲ上リ天皇ヲ輔弼翼贊スルヲ以テ其職司ト爲シ行政長官タルノ官職ハ憲法上當然ノ權限ニアラス我國ノ現行制ハ國務大臣ハ天皇輔弼ノ責ニ任

シ又兼テ行政官府ノ長官タル職司ヲ有セリ

一、內閣ハ合議体ノ官府ナリ即チ各省大臣ノ閣議ヲ以テ行政ヲ司リ內閣總理大臣其首班トシテ事務ヲ主宰ス而シテ百般ノ施政ハ之ヲ內閣ニ綜合シテ歸一セシメ大權行動ハ常ニ內閣ヲ經由シテ發表セラル

第二、職權　內閣會議ノ政務ハ何等ノ制限ナキモ官制上左ノ諸項ヲ議決スルコトヲ規定セリ

一、法律案及豫算決算案

二、外國條約及重要ナル國際事件

三、官制又ハ規則及法律施行ニ關スル勅令

四、各省間ノ權限爭議

五、天皇ヨリ下付セラレ又ハ帝國議會ヨリ送致スル人民ノ請願

六、豫算外ノ支出

七、勅任官及地方長官ノ任免及進退

八、各省主任ノ事務ニ付キ高等行政ニ關シ事体稍重キモノ

九、各省大臣ノ所見ニ依リ何等ノ事件ヲ問ハス閣議ニ繫ケタルモノ

第三、內閣總理大臣ノ地位　總理大臣ハ內閣ノ長官ニ非ス單ニ各大臣ノ首班トシテ機務ヲ奏宣シ旨ヲ承ケテ行政各部ノ統一ヲ保持スル而シテ行政ヲ統一スル爲メ總理大臣ハ最高ノ監督權ヲ行ヒ又必要ト認ムルトキハ行政各部ノ命令及處分ノ中止ヲ命シ勅裁ヲ待ツコトヲ得

◉樞密院ノ性質、權限及組織

第一、定義　樞密院ハ天皇ノ諮詢ニ答フル最高ノ機關ナリ凡ソ樞密院ハ諮詢機關ナリ故ニ諮詢ヲ待テ意見ヲ上奏スルノ職權ヲ有ス

ト雖トモ自ラ進ミ一定ノ事項ヲ議決スルコトヲ得ス又行政ノ實務ニ干與スルコトヲ得ス而シテ樞密院ハ憲法上ノ職權ヲ有スルヲ以テ憲法ノ變更セサル限リハ之ヲ廢改スルコトヲ得ス

第二、權限　諮詢事項ニアリ一ハ天皇必ス諮詢スルヲ要スル事項ニシテ否ラサレハ間接ニ憲法ニ違反ス一ハ諮詢ノ自由天皇ニ存スル事項ナリ左ニ諮詢事項ヲ擧ケン

一、皇室典範ニ於テ其權限ニ屬セシメタル事項
二、憲法ノ條項又ハ憲法ニ附屬スル法律勅令ノ草案及疑義
三、憲法第十四條戒嚴令ノ宣告同第八條第七十條ノ勅令及其他ノ罰則ノ規定アル勅令
四、列國交涉ノ條約及約束
五、樞密院ノ官制及事務章程ノ改正ニ關スル事項
六、臨時ニ諮詢セラルヽ事項
七、權限爭議
第三、組織　樞密院ハ議長一人副議長一人顧問二十五人ヲ以テ組織ス各大臣ハ職務上當然樞密院ニ顧問タルノ地位ヲ有ス顧問官ハ天皇之ヲ親任シ年齡四十年ヲ制限トス

◉各省大臣ノ性質、職權及宮內大臣ノ國法上ノ地位

第一、定義　各省大臣ハ法律勅令ニ依リ其主管ノ行政ヲ施行シ中央行政ノ集點トナルヘキ單獨機關ナリ

一、各省大臣ハ法律勅令ニ依リテ行政ヲ施行ス而シテ其職權ハ官制ノ定ムル所ニシテ各省ノ行政ハ法令ヲ解釋シ執行シ又ハ大權ノ監督訓示ニ依リ法令ノ範圍內ニ於テ國家ノ目的ヲ達スルコトニ勉メサルヲ得ス

二、各省大臣ハ中央行政ノ集點ナリ凡ソ地方官府ハ自己ノ名ヲ以テ命令又ハ處分ヲ爲スト雖モ其實各省行政ノ執行機關タリ

故ニ各省大臣ハ地方長官ニ訓令シテ執行セシムルヲ通則トス

三、各省大臣ハ單獨官府ナリ官制ニ依リテ置カレタル事務官ハ大臣ヲ輔助スルニ過キス凡テノ命令又ハ處分ハ大臣之ヲ發シ其責ニ任ス事務官ハ其責ヲ分ツモノニアラス

第二、職權　各省大臣ニ普通ナル職權左ノ如シ

イ、副署

ロ、法令ノ三案

ハ、行政施設　分テ二ト爲ス

甲、內部ニ係ルモノ即チ官吏ノ進退、監督、指令及訓令ノ送達等

乙、外部ヲ對スルモノ即チ補充命令、執行命令ノ發布、官有財產ノ管理處分竝ニ之ニ對スル民事訴訟、行政處分等

第三、宮內大臣ノ國法上ノ地位

宮內大臣ハ國法上國務大臣ニアラス何トナレハ內閣官制ニハ內閣ハ國務大臣ヲ以テ組織スト定メ而シテ內閣組織ニ關スル法律ニ宮內大臣ヲ算入セサレハナリ歐州ノ學說ニ依レハ宮內大臣ハ君主私事ノ管理者ニシテ官府ニアラストセリ然レトモ我國法ニ於テ帝室ニ對スル一切ノ事務ヲ總判シ又臣民ニ命令シ警視總監地方長官ニ指令訓令スルコトハ各省大臣ト異ルコトナシ故ニ宮內大臣ハ國務大臣ニアラサルモ其官府タルコト國法ノ解釋上明カナリ

◉府縣知事及郡長島司ノ性質

第一、府縣知事　各省大臣ノ訓令監督ヲ受ケ法令ヲ執行シ部內ノ行政事務ヲ總理スル單獨官府ナリ

一、府縣知事ハ各省大臣ノ訓令監督ヲ受ク而シテ內務大臣ハ知事全体ヲ監督シ各省大臣ハ其主務ニ付キ訓令ヲ發スルモ知事ハ

各省大臣ノ補助官ニアラス大臣ノ次班ニ位スル行政官府ニシテ其行政區域内ニ於テハ其名ニ於テ施政ノ責ニ任スル者ナリ

二、府縣知事ハ法律命令ヲ執行シ部内行政事務ヲ總理スルハ官制ニ依テ定マル職權ナリ而シテ知事ハ部内ノ行政事務ヲ執行スルニ付キ法令ノ範圍内ニ於テ官制ニ依リ命令ヲ發スルノ權ヲ有ス

三、知事ハ單獨官府ナリ官制ニ依リ置ク所ノ事務官ハ補助官ナリ知事ハ之ヲ指揮監督シ又ハ之ヲ監督ス

第二、郡長島司　郡長及島司ハ府縣知事ノ指揮監督ヲ受ケ法令ヲ部内ニ執行シ行政事務ヲ處理スル單獨官府ナリ

一、郡長島司ハ知事ノ指揮監督ヲ受ク然トモ郡長島司ハ知事ノ補助官ニアラス官制ニ依リ其名ヲ以テ中央行政ヲ其區域内ニ施行スル職權ト責任トヲ有ス

二、郡長及島司ハ法令ヲ部内ニ執行シ其事務ヲ處理スル而シテ郡長及島司ハ概括的ニ命令權ヲ有セス法令若クハ知事ノ委任シタル事項ニ付キ警察命令ヲ發スルコトヲ得

◎公用徵收ノ定義

公用徵收トハ公益ノ爲メ所有權又ハ其他ノ物權ヲ徵收シテ國家團体又ハ私人ニ移スノ行爲ヲ云フ

一、公用徵收ノ租稅ト異ナル處ハ其目的物ニ在リ租稅モ公益ノ爲メ臣民ノ財產ノ一切ヲ徵收スルモノナルモ公用徵收ハ一定ノ物件ヲ得ルヲ目的トシ其價格マテ併セテ得ルヲ目的トセス故ニ通常相當ノ賠償ヲ與ヘ臣民ハ徵收ノ爲メ財產ノ總價格ヲ減少セサルヲ例トス反之租稅ハ一定ノ物体ヲ以テ目的トスルニ非スシテ或ル金額ヲ得ルヲ目的トス從テ臣民ノ財產ノ總價格ニ幾分ノ減少ヲ生スルナリ