

50-28

4

44-338

國法學
第一編

憲法篇



自序

予ノ專攻スル科目ニ關シ國家論、憲法、
行政法、及比較憲法、行政法ノ四書ヲ順
次著ハサント欲セシモ種々ノ事情ニ
妨ケラレ其意ヲ果スヲ得ス不得已自
己ノ便宜上先ツ國法學第一編トシテ
憲法篇ヲ出シ逐次行政篇、國家篇、比較
憲法行政篇ヲ世ニ公ニセンコトヲ期

ス茲ニ自己ノ宿望ヲ述ヘテ以テ序文
ニ代フ

明治三十七年七月

清水 澄

國法學 憲法篇目次

第一編 總論……………一

第一章 公法ニ於ケル憲法ノ地位……………一

第二章 憲法ノ意義……………二

第三章 憲法ノ系統……………五

第四章 憲法ノ改正……………一四

第五章 憲法ノ效力……………二二

 第一節 憲法ノ形式的效力……………二三

 第二節 憲法ノ實質的效力……………二六

 第一款 土地ニ對スル效力……………二七

目次……………一

第二款 人民ニ對スル效力

第六章 憲法ノ解釋

第七章 憲法ノ法源

第二編 統治權ノ主體

第一章 統治權ノ性質

第二章 統治權ノ主體トシテノ天皇ノ地位

地位

第三章 自然人トシテノ天皇ノ特權

第一節 天皇ノ不可侵權

第二節 榮譽權

第三節 天皇ノ財産上ノ特權

第四節 皇室ニ首長タルノ權

第五節 外國ノ君主ヲ兼ヌルノ權

第四章 皇位繼承

第一節 皇位繼承ノ性質

第二節 皇位繼承發生ノ時期

第三節 皇位繼承資格ノ要件

第四節 皇位繼承ノ順序

第五節 胎中皇子

第六節 皇位繼承發生ノ原因

第一款 崩御

第二款 資格要件ノ喪失

第三款 讓位

第三編 統治權ノ客體

第一章 領土

第一節 領土ノ性質

第二節 領土最高權

第三節 領土變更

第一款 領土變更ノ手續

第二款 領土變更ノ結果

第一項 領土變更ノ國籍ニ及ホス結果

第二項 領土變更ノ法令ニ及ホス結果

第二章 臣民

第一節 國籍

第一款 國籍ノ性質

第二款 國籍ノ取得

第一項 出生

第二項 認知

第三項 婚姻及ヒ縁組

第四項 歸化

第五項 國籍ノ回復

第六項 勅裁

第七項 國籍ノ選擇

第三款 國籍ノ喪失

第二節 臣民ノ義務

第一款 服從ノ義務

第二款 忠實ノ義務

第三節 臣民ノ權利

第一款 臣民ノ權利ノ存否……………一〇九

第二款 憲法ニ依リ保障セラレタル權利ノ種類……………一二二

 第一項 均シク公務ニ就クノ權……………一二二

 第二項 居住及ヒ移轉ノ自由權……………一二五

 第三項 身體ノ自由權……………一二八

 第四項 法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權……………一二一

 第五項 住所ノ安全權……………一二七

 第六項 信書ノ秘密ヲ保ツノ權……………一二九

 第七項 所有權不可侵權……………一三二

 第八項 信教自由ノ權……………一四一

 第九項 意思發表ノ自由權……………一四六

 第十項 集會及結社ノ自由權……………一四八

 第十一項 請願ノ自由權……………一五二

第十二項 法律ニ依ラサレハ兵役及ヒ納稅ノ義務ニ……………

服セサルノ權利……………一五五

第一目 兵役……………一五六

第二目 納稅……………一五七

第十三項 營業ノ自由權……………一五七

第三款 憲法第二章ノ例外ノ場合……………一六一

 第一項 戰時又ハ國家事變ノ場合……………一六一

 第二項 陸海軍ノ軍人……………一六三

第四節 臣民ノ特別階級……………一六四

第一款 皇族……………一六四

 第一項 皇族ノ範圍……………一六四

 第二項 皇族ノ特權……………一六六

 第三項 皇族ノ義務……………一七〇

 第四項 皇族ノ地位……………一七一

第二款 華族……………一七四

第一項 華族ノ段階……………一七四

第二項 華族ノ特權……………一七四

第三項 華族ノ義務……………一七六

第三款 歸化人……………一七七

第五節 皇室……………一七八

第六節 外國人ト帝國憲法……………一八二

第四編 憲法上ノ機關……………一八四

第一章 總論……………一八四

第二章 攝政……………一八七

第一節 攝政ノ地位……………一八七

第二節 攝政ノ就職……………一八九

第三節 攝政ノ資格及ヒ順序……………一九一

第一款 攝政ノ資格要件……………一九一

第二款 攝政就任ノ順序……………一九五

第四節 攝政ヲ設置スル場合……………一九七

第五節 攝政ノ權限及ヒ責任……………二〇〇

第一款 攝政ノ權限……………二〇〇

第二款 攝政ノ責任……………二〇二

第六節 攝政ノ終了……………二〇九

第一款 攝政絕對ニ不用ト爲リタル場合……………二〇九

第二款 攝政變更ノ場合……………二二二

第七節 監國……………二二三

第三章 國務大臣……………二二六

第一節 國務大臣ノ地位……………二二六

第二節 國務大臣ノ資格要件……………二二七

第一款 國務大臣ト皇族……………二二七

第二款 國務大臣ト帝國議會ノ議員……………二二八

第三款 國務大臣ト行政長官……………二二九

第四款 國務大臣ト文官任用令……………二二九

第五款 國務大臣ト歸化人……………二三〇

第三節 國務大臣ノ權限……………二三〇

第四節 國務大臣ノ副署……………二三一

第一款 副署ト輔弼……………二三二

第二款 副署ノ形式……………二三三

第三款 副署事項……………二三三

第四款 國務大臣ノ副署ノ拒絕……………二三五

第五節 國務大臣ノ責任……………二三六

第一款 責任ノ性質……………二三六

第二款 責任ト副署……………二三七

第三款 國務大臣ノ責任ト議會……………二三八

第四款 國務大臣ノ責任ト憲法……………二三〇

第四章 帝國議會……………二三二

第一節 帝國議會ノ地位……………二三三

第二節 二院制……………二三六

第三節 貴族院ノ組織……………二四〇

第一款 貴族院ノ要素……………二四〇

第二款 貴族院議員ノ選舉……………二四九

第一項 伯子男爵議員ノ選舉……………二四九

第二項 多額納稅者議員ノ選舉……………二五一

第四節 衆議院ノ組織……………二五二

第一款 選舉ノ種類……………二五二

 第一項 直接選舉及ヒ間接選舉……………二五三

 第二項 普通選舉及ヒ制限選舉……………二五四

 第三項 多數代表ノ選舉及ヒ少數代表ノ選舉……………二六〇

 第二款 選舉ノ手續……………二六八

 第一項 選舉人名簿……………二六八

 第二項 選舉區及議員ノ配當……………二七一

 第三項 投票……………二七五

 第四項 選舉ノ機關……………二八〇

 第五項 當選人……………二八五

 第六項 選舉訴訟當選訴訟……………二八七

 第三款 被選人ノ資格要件……………二八八

第五節 帝國議會ノ議員……………二九一

 第一款 議員ノ任期……………二九一

第二款 議員ノ權利……………二九三

 第一項 質問權……………二九三

 第二項 議案及上奏建議案發議ノ權……………二九四

 第三項 發言表決ノ自由權……………二九四

 第四項 身體ノ自由權……………二九六

 第五項 刑法上ノ保護ヲ特ニ受クルノ權……………二九九

 第六項 歳費旅費ヲ受クルノ權……………三〇〇

 第三款 議員ノ義務……………三〇四

 第四款 議員ノ資格消滅……………三〇五

第六節 議長及副議長……………三〇九

第七節 議院事務局……………三一六

第八節 議會ノ召集……………三一七

 第一款 召集權……………三一八

第二款 召集ノ時期……………三三〇

第三款 召集令ノ發布ノ形式……………三三一

第四款 召集ノ場所……………三三二

第九節 開會……………三三三

第一款 開會ノ意義……………三三三

第二款 開會式……………三三三

第三款 開會ノ效果……………三三三

第四款 開會ノ期日……………三三四

第十節 閉會……………三三五

第一款 閉會ノ意義……………三三五

第二款 閉會式……………三三六

第三款 閉會ノ效果……………三三六

第四款 閉會ト會期トノ關係……………三三七

第十一節 會期……………三三八

第十二節 帝國議會ノ停會……………三三三

第十三節 議院ノ休會……………三四〇

第十四節 衆議院ノ解散……………三四一

第十五節 帝國議會ノ權限……………三五一

第十六節 貴族院ノ權限……………三五四

第十七節 議會ノ權能……………三五六

第十八節 議院ノ權能……………三五七

第十九節 議會ニ對スル政府ノ關係……………三七八

第二十節 議院ノ議事ノ手續……………三八〇

第一款 議案……………三八〇

第二款 議事日程……………三八一

第三款 委員會……………三八二

第四款 定足數……………三八五

第五款 決議……………三八七

第六款 議會……………三八九

第七款 動議……………三八九

第八款 兩議院ノ關係……………三九二

第五章 政府……………三九九

第六章 樞密顧問……………三九九

第一節 樞密顧問ノ地位……………三九九

第二節 樞密顧問ノ組織……………四〇〇

第三節 樞密顧問ノ權限……………四〇一

第七章 司法裁判所……………四〇三

第一節 司法權ノ主體……………四〇三

第二節 裁判官……………四〇四

第三節 裁判所ノ權限……………四〇五

第四節 裁判官ノ審査權……………四〇九

第五節 裁判ノ手續……………四一九

第六節 特別裁判所……………四二〇

第八章 行政裁判所……………四二一

第一節 行政裁判所ヲ設クル目的……………四二一

第二節 行政裁判所ノ組織……………四二四

第三節 行政訴訟提起ノ要件……………四二五

第九章 會計検査院……………四二七

第一節 會計検査院ノ地位……………四二七

第二章 會計検査院ノ組織……………四二八

第三章 會計検査院ノ權限……………四二九

第十章 權限爭議……………四三二

第五編 統治權ノ作用……………四三八

第一章 統治權作用ノ區別……………四三八

第二章 立法……………四四二

第一節 立法ノ意義……………四四三

第二節 立法ノ手續……………四四四

第一款 法律ノ發案……………四四四

第二款 法律案ノ議決……………四四八

第三款 法律ノ裁可……………四四九

第四款 法律ノ公布……………四五八

第五款 法律ノ施行期限……………四六〇

第三節 立法事項……………四六二

第四節 法律ノ形式の效力……………四六四

第五節 法律ノ廢止……………四六六

第六節 法律ノ適用停止並ニ免除……………四六九

第三章 豫算……………四七〇

第一節 豫算ノ性質……………四七〇

第二節 豫算制定ノ手續……………四七三

第一款 豫算案ノ提出……………四七三

第二款 豫算案ノ編成……………四七六

第三款 豫算案ノ議定……………四七九

第四款 豫算ノ裁可……………四八二

第三節 憲法第六十七條……………四八六

第四節 豫算ノ效力……………四九三

第五節 豫備費……………四九五

第六節 追加豫算……………四九七

第七節 豫算ノ不成立……………四九九

第四章 起債及ヒ豫算外ノ國庫ノ負擔……………五〇一

第五章 議會ノ協賛ヲ許サ、ル大權作用……………五〇二

第一節 大權ノ觀念……………五〇二

第一款 大權作用ノ範圍……………五〇二

第二款 大權ト英國國王ノ特權……………五〇四

第三款 大權ト調和權……………五〇五

第四款 大權作用ト政府行爲……………五〇六

第五款 大權ト立法……………五〇六

第二節 法律ト勅令……………五〇八

第三節 詔勅……………五〇九

第四節 議會ノ協賛ヲ經サル法規ノ制定……………五一一

第一款 第八條ノ緊急勅令……………五一一

第一項 緊急勅令發布ノ目的……………五一一

第二項 緊急勅令發布ノ要件……………五一一

第三項 緊急勅令發布ノ手續……………五一三

第四項 緊急勅令規定ノ範圍……………五一六

第五項 緊急勅令ノ形式的效力……………五一七

第六項 議會ノ承諾……………五一九

第七項 緊急勅令ノ承諾ト違法ノ命令發布ノ責任解除……………五二六

第二款 執行命令……………五二六

第一項 執行命令ノ意義……………五二六

第二項 執行命令ノ制定權……………五二八

第三項 執行命令規定ノ範圍……………五二九

第四項 執行命令ノ效力……………五二九

第三款 委任命令……………五三一

 第一項 委任命令ノ意義……………五三一

 第二項 委任命令規定ノ範圍……………五三六

 第三項 委任ノ方法……………五三七

 第四項 委任命令ノ效力……………五三七

第四款 行政命令……………五三八

 第一項 行政命令ノ意義……………五三八

 第二項 行政命令規定ノ範圍……………五三九

 第三項 行政命令規定ノ制限……………五四〇

 第四項 行政命令ノ形式の效力……………五四一

第五款 貴族院令……………五四一

第六款 大權命令……………五四二

第五節 行政上ノ官制……………五四二

第一款 官制ノ意義……………五四三

第二款 官制ト法規……………五四三

第三款 官制ノ定權……………五四五

第四款 官制ト法律……………五四七

第六節 文武官ノ任免及俸給ノ確定……………五四九

第七節 陸海軍ノ統帥……………五五〇

第八節 陸海軍ノ編制及常備兵額ノ確定……………五五一

第九節 條約ノ締結……………五五二

 第一款 條約ノ締結權……………五五二

 第二款 條約ノ效力……………五五四

 第三款 條約ノ執行……………五五七

第十節 宣戰媾和……………五六二

第十一節 戒嚴ノ宣告……………五六三

第十二節 榮典ノ授與……………五六五

第十三節 恩赦……………五六六

第十四節 議會ノ召集開會閉會停會及衆議院ノ解散……………五六七

第六章 司法……………五六七

第七章 行政……………五七〇

第一節 行政ノ意義……………五七〇

第二節 行政機關……………五七二

第一款 行政官廳……………五七二

第一項 行政官廳ノ意義……………五七二

第二項 行政官廳ノ種類……………五七五

第三項 官廳間ノ關係……………五七七

第一目 官廳ノ上下關係……………五七七

第二目 官廳ノ同等關係……………五七八

第三目 官廳ノ代理……………五七九

第四項 官廳ト人格……………五八〇

第五項 官廳ト事務所……………五八一

第六項 官廳ト官吏……………五八二

第二款 行政官吏……………五八三

第一項 官吏ノ意義……………五八三

第二項 官吏ノ種類……………五八五

第三項 官吏任命ノ性質……………五八八

第四項 官吏關係ノ成立……………五九〇

第五項 官吏任用ノ資格要件……………五九二

第六項 身元保證金……………六〇三

第七項 官吏ノ義務……………六〇五

第一目 職務ヲ執行スルノ義務……………六〇五

第二目 忠實ノ義務……………六〇八

第三目 品位ヲ保ツノ義務……………六一一

第四目 服從ノ義務……………六一二

第八項 官吏義務違反ニ對スル制裁……………六二三

第一目 懲戒處分……………六二三

第二目 刑事上ノ責任……………六三一

第三目 民事上ノ責任……………六三二

第九項 官吏ノ權利……………六四四

第一目 俸給ヲ受クルノ權……………六四四

第二目 實費ノ辨償ヲ受クルノ權……………六五二

第三目 恩給ヲ受クルノ權……………六五三

第四目 退官賜金ヲ受クルノ權……………六五八

第五目 遺族扶助料ヲ受クルノ權……………六五九

第六目 死亡賜金ヲ受クルノ權……………六六四

第七目 一時扶助……………六六五

第八目 職務ノ執行ニ對シ特別ノ保護ヲ受クルノ權……………六六六

第九目 其地位ヲ保ツノ權……………六六六

第十項 官吏關係ノ消滅……………六六九

第三節 會計

第一款 國庫……………六七二

第二款 收入……………六七三

第一項 租稅……………六七三

第一目 租稅ノ意義……………六七三

第二目 納稅義務ノ發生……………六七五

第二項 手数料……………六七七

第一目 手数料ノ意義……………六七七

第二目 租稅ト手数料……………六七八

第三目 手数料ノ種類……………六八一

第四目 專業……………六八八

國法學 憲法篇 目次 終

國法學 憲法篇

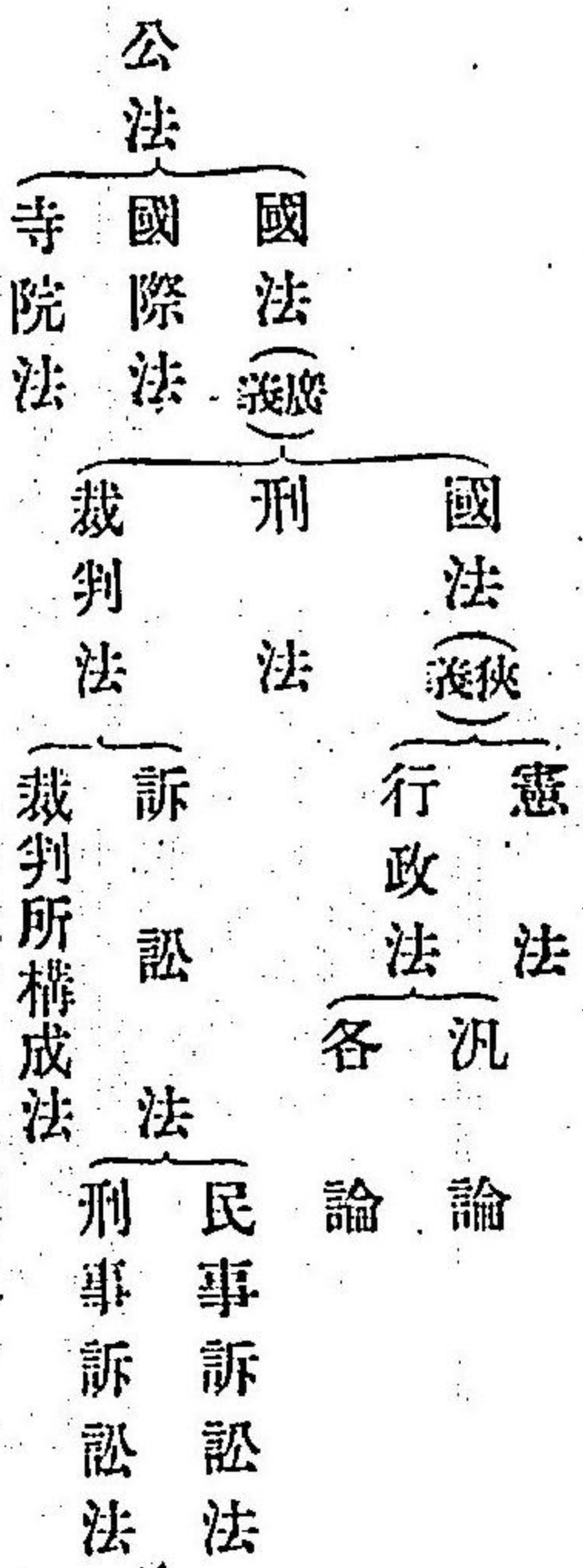
法學士 清水 澄 著

第一編 總論

第一章 公法ニ於ケル憲法ノ地位

憲法ノ地位

公法中憲法ハ如何ナル地位ヲ占ムルモノナルヤ今之ヲ圖解スレハ左ノ如シ



憲法篇 第一編 總論 第一章 公法ニ於ケル憲法ノ地位

廣義ノ國法

狹義ノ國法

寺院法

廣義ノ國法トハ國內法ト云フコトニシテ國際私法ハ國際法ニ非スシテ國法ナリ皇室典範ハ國法ナリヤ否ヤト論スルカ如キハ即チ此廣義ノ國法ヲ指スモノナリ狹義ノ國法ニ付テハ其意義一ナラスシテ或ハ國法ヲ憲法ト同一ノ意義ニ用フル者アリ或ハ國法ヲ憲法及ヒ行政法汎論ヲ合シタルモノヲ國法ト名クル者アリ然レトモ予ハ憲法及ヒ行政法ヲ含ムモノトシテ國法ノ定義ヲ與フルヲ最モ適當ナリト信スル者ナリ又國際法ニ付テハ法ニ非ストノ論ナキニ非スト雖モ普通ノ分類ニ從ヒテ茲ニ之ヲ掲ケタルモノナリ寺院法(教會法)ハ歐洲ニ於テハ公法ノ一部トシテ存スルモノナレトモ我國ニテハ公法ノ一部トシテノ寺院法ナルモノナシ所謂寺院法トハ教會ヨリ發シタル法ニシテ人民ヲ拘束スルヨト法令ト同一ノ效力ヲ有スルモノヲ指スモノナリ

第二章 憲法ノ意義

廣義ノ憲法

元來憲法ナル語ハ一國ノ組織及國權ノ作用ヲ規定スル法即國家公法上ノ大原

立憲法

憲法ノ意義ニ關スル諸説

則ヲ規定スル法ヲ指スモノニテ我國ニハ古ヘ聖德太子ノ憲法十七條ナルモノアリシト雖モ是ハ道德ノ教訓ヲ交ヘタルモノニテ其等ノ憲法トハ幾分カ其意義ヲ異ニスルモノナリ併シ今日一般ニ憲法ト稱スルトキハ單ニ一國ノ根本法ト云フ意義ニアラスシテ立憲政治國又ハ議院政治國ノ根本法ト云フコトナリ若シ單ニ一國ノ根本法ハ憲法ナリト云ヘハ國トシテ憲法ヲ有セサル處ナク又國トシテ憲法國タラサル處ナシト雖今日憲法國ト云ヘハ立憲政治國タルト議院政治國タルトヲ問ハス總テ民選議會ヲ具フル國ヲ云フモノニテ憲法トハ此諸國ノ組織等ヲ定メタル根本法ヲ云フモノナリ佛國ノ人權宣言第十六條ニ「權等ノ分立ノ確定セラレサル社會ハ憲法ヲ有スルモノニアラス」ト云ヘルハ即此憲法ナリ而シテ此意義ニ於ケル憲法ハ民選議會ヲ有スル國ノ根本法ナリト云ヘハ簡明ニシテ皆一致スト雖其根本法トハ如何ナル範圍ヲ有スルヤニ至ツテハ學說一定セサルニ由リ茲ニ其重ナル說ヲ二三參考ノ爲左ニ掲ケント欲ス

第一説 憲法ハ國家ノ組織ヲ規定スル法ナリ

此説ハ「グナイスト」「シユルツ」氏等ノ唱フル所ナレトモ此説ニ依ルトキハ憲法

ハ唯リ國家組織ノ事ノミヲ規定シ國家ノ作用ハ除外セラル、コト、爲リ其範圍狹キニ失スルノ嫌アルニ由リ之ヲ採ラサルナリ

第二說 憲法ハ國家ノ直接機關即チ君主及ヒ議會ノ權限ヲ定メタル法ナリ此說ハ「エリチック」氏一派ノ唱フル所ニシテ我國ノ學者中亦之ニ贊成スル者ナキニ非サルモ此說ハ君主ヲ以テ國家ノ機關ト爲スモノナルニ由リ我國ニテハ之ヲ採用スルコトヲ得サルナリ

第三說 憲法ハ國家ノ要素及ヒ統治者親ヲ行フ統治作用ヲ規定スル法ナリ是レ「ボルンハック」氏ノ唱フル所ニシテ此說ハ國家ハ統治權ノ主體タルコトヲ前提ト爲スモノナルニ由リ之ヲ採用スルコトヲ得サルノミナラス統治者親ヲ行ハスシテ他ノ機關ヲシテ行ハシムル作用例ヘハ司法權ノ行使ノ如キモノモ此說ニヨレハ憲法ノ範圍外ト爲ルニ由リ此點ニ於テ其當ヲ得タルモノト謂フコトヲ得ス

憲法ノ定義

以上三說皆其當ヲ得タルモノニ非サルニ由リ別ニ憲法ノ定義ヲ定メンニ憲法トハ統治權ノ所在及其行動ヲ定メ且立憲國ニ缺クヘカラサル統治機關

帝國憲法制定ノ沿革

(例ヘハ議會裁判所國務大臣ノ如シノ權限ヲ規定シタルモノヲ謂フ)

第三章 憲法ノ系統

我國ニテハ明治二十二年二月十一日ヲ以テ憲法發布セラレタルハ皆人ノ知ル處ニシテ其憲法ハ獨逸諸邦ノ憲法殊ニ普國ノ憲法ヲ參照シテ制定セラレタルモノトス依テ之ヨリ我憲法制定ニ至ル迄ノ經行ト我憲法ノ法系ヲ併述セント欲スルモノナリ

明治元年三月十四日五箇條ノ誓文發セラレ其一ニ「廣ク會議ヲ興シ萬機公論ニ決スヘシ」トアリタルハ是レ今日立憲政體ニ至ルノ萌芽ヲ爲シタルモノナリ次テ明治元年四月立憲制度調査ノ爲メ東京ニ議事取調局ヲ置カレ明治二年變更セラレテ制度寮ト爲リシモ其調査ヲ繼續シタリ明治七年民選議院設立ノ議起ルニ及ヒ更ニ憲法取調委員ヲ置キ以テ各國憲法ノ取調ヲ爲サシメシカ其結果ハ明治八年四月十四日ノ勅詔トシテ顯ハレ元老院及ヒ大審院ノ設置ト爲リタリ是レ我國ニテ立法權ト司法權トヲ特ニ分タントセル始ニシテ以後法律ノ名

ヲ以テ發布セララルモノハ必ス元老院ノ議決ヲ經サルヘカラスト定メ又大審院ノ設置ニ依リテ民事刑事ノ裁判ハ特設ノ司法機關ニヨリ行ハル、モノトナシタルナリ是レ今日立憲政體ニ至ルノ基礎ヲ作リシモノト謂フヘシ尙ホ明治九年元老院ニ命シテ憲法ノ調査ヲ爲サシメシカ明治十年ノ戰爭ニ妨ケラレ僅ニ明治十一年府縣會ヲ設置シテ以テ國會開設ノ階梯ヲ作ルニ止メタリ然ルニ明治十三年國會開設ノ建白頻呈セラレシカ爲メ明治十四年國會開設ノ詔勅下リ歐洲各國ノ憲法取調ノ爲メ伊藤參議ヲ歐洲ニ派遣セラレタリ伊藤參議歸朝ノ後制度取調局設置セラレ該局ハ專ラ立憲制度準備ノ調査ヲ爲セシカ其調査ノ一部ノ結果ハ明治十八年十二月ノ制度改革ト爲リ内閣ナルモノ始メテ組織セラレタリ次テ明治二十一年樞密院ヲ置キ憲法ノ草案ヲ其議ニ付シ十分審議ノ上翌年ノ紀元節ニ現行ノ帝國憲法トシテ發布セララル、ニ至リタルモノナリ

帝國憲法ノ系統

如此クニシテ發布セラレタル憲法ノ草案ハ最初白耳義ノ憲法ヲ參照シテ起稿セラレントシタリシモ後主トシテ普國ノ憲法ニ準據シタルモノナリ蓋シ白耳

義ノ憲法ヲ參照シタリシハ十九世ノ中頃歐洲憲法中最完備シタルモノト認メラレタルモノナリシカ爲ニシテ後ニ普國ノ憲法ニ準據スルニ至リタルハ其國體我ト相類スト認メタルニ依ルモノトス而シテ此普國憲法ナルモノハ千八百五十年白耳義ノ憲法ヲ模範トシテ制定サレタルモノニシテ其白耳義憲法ハ一七九一年及一八三〇年ノ佛國憲法ヲ參照シテ一八三一年ニ發布シタルモノナリ然ルニ一七九一年ノ佛國憲法ハ實ニ歐洲近世ニ於ケル最初ノ成文憲法ニシテ其憲法ハ同國一七八九年ノ人種宣言ヲ基礎トナシ其人種宣言ハ北美合衆諸國ノ憲法ニ其粉本ヲ求メ其米國憲法ハ英國ノ大憲章、權利請願、權利宣言等ヨリ生出シタルモノナリ故ニ我憲法ノ法系ハ普、白、佛、米、英、諸國ノ憲法ニ遡ルベキモノト云フベシ

憲法成立ノ沿革

英國 英國ニ於テ憲法ノ萌芽最早ク發達シ漸次成熟ノ結果ハ遂ニ歐米各國ノ模範トナリタルモノナリ然レトモ英國ノ憲法ハ大ニ他國ノ憲法ト其制定ノ手續ヲ異ニシ憲法ト名クル典章ナク大憲章、權利請願、人身保護律、權利宣言ノ如キ成文ノ外ハ習慣法ヨリ成立スルモノナリ

外國憲法成立ノ沿革

リ大憲章ハ千二百十五年英國貴族カジョン王ニ迫リ約定セシメタルモノニシテ租税ハ納稅者ノ同意アルニ非サレハ徵收スルコトヲ得ス總テ人民ハ其同等人民ヲ以テ組織スル裁判ニ依ルニ非サレハ禁錮罰金ニ處セラル、コトヲ得スト云フニ條ヲ以テ其主要ナルモノトセリ又千六百二十八年裁可セラレタル權利請願ノ條項ハ何人モ國會ノ承諾ナクシテ金錢ヲ徵收セラル、コトナカルヘシ、何人モ理由ヲ示サレズシテ禁錮セラル、コトナカルヘシ、兵士ハ人民ノ承諾ヲ經スシテ其家ニ宿泊スルコトヲ得サル可シ、平時ニ於テ委員ヲ設ケ軍律ヲ以テ人民ヲ罰スルコトナカルヘシ、等ナリ又千六百七十九年ニ發セラレタル人身保護律ハ無法ノ禁錮ヲ恐レタル人民ヨリ迫ラレ身體ノ自由ヲ保障スルカ爲發セラレタルモノナリ又權利宣言千六百八十八年議院ハステアート王家ノ廢立ヲ公布シヨリ、三世ヲ迎ヘテ王位ニ上ラシメタルトキ國王ノ權利ヲ制限シ併セテ國會ノ權利ヲ確保スルカ爲發セラレタルモノニテ此權利宣言ハ大憲章以來ノ斷章及習慣ヨリ成レル憲法ノ規定ヲ幾分カ整理的ニ定メタルモノナリ其主要ナル條項ヲ擧グレハ

- (一) 國王カ議院ノ承諾ヲ經ス其專權ヲ以テ法律ヲ廢止變更スルヲ得ス
- (二) 議院ノ同意ヲ得スシテ國王ノ特權ヲ以テ租稅ヲ賦課スルコトヲ得ス
- (三) 人民ハ請願ノ自由ヲ有ス
- (四) 議員選舉ハ自由ナラサルヘカラス
- (五) 代議士ハ議院内ニ於テ言論ノ自由ヲ有ス
- (六) 議院ヲ定期ニ開カサルヘカラス

(七) 陪審官ノ制度ヲ設ケサルヘカラス

ニシテ總テ十三ヶ條ヨリ成立セルモノナリ而シテ英國ムウヰリヤム三世以後其立憲政體ハ漸次完全ノ域ニ進ミ他ノ歐洲諸國即佛蘭西、普魯西、奧大利、西班牙等ハ皆中央集權ヲ以テ專制政治ヲ行フニ拘ハラズ其間ニ憲法政治獨リ此島國ニ於テ完備シタルハ奇ト云フヘシ而シテ英人自ラ憲政ノ美ヲ自覺セス却テ他國人タルモンテスキウ、氏カ此事實ヲ發見シ其著書「法ノ精神」ニ於テ英國ノ制度ヲ例ニ引キ三權分立ニ基礎ヲ立テ、立憲政ヲ政體ノ最良ノモノナリト説クニ至リタルハ更ニ奇トスヘシ而シテ又更ニ奇ナルハ他ノ諸國カ往々議會ヲ設ケテ以來國權ノ活動外ニ向テ往々因循ニ陷ユルノ弊アルニ拘ハラズ英國ハ國會政治ニ依リ管ニ薄弱トナラサルノミナラス却テ海上權ヲ宇内ニ奮テ世界ノ強國トナルニ至リタルコト云ナリ

北米合衆國 千七百七十六年七月四日十三國ノ連合殖民地ハ英國ヨリ獨立ノ聯合タルコトヲ議決且ツ公示シ而シテ千七百七十九年聯合ノ條款ヲ制定セリ然レトモ未タ以テ今日ノ如キ一國家ヲ爲サス唯獨立シタル各國ノ組合ニ過キサリシナリ爰ヲ以テ更ニ中史的國家ヲ組織スル爲メ千七百八十七年各國ノ委員ヲ以テ議會ヲ組織シワシントン其議長トナリ遂ニ現行憲法ノ草案ヲ議決シ且ツ十三國ノ中九國ノ議會ノ同意ヲ以テ有效ノ憲法トナラシムヘキコトヲ定メ而シテ憲法批准議會ノ大數ハ同意ヲ表シ現行憲法ノ成立ヲ見ルニ至レルナリ

又右十三國ニ於テハ英國々王ヨリ受ケタル特許狀ヲ一七七六年ニ獨立シタルトキ之ヲ變更シテ其國ノ憲法トナシタリ只其中三國ノミハ其儘特許狀ヲ憲法トナセシカ其後漸次之ニ變更ヲ加ヘタリ

佛國 千七百九十一年路易十六世ノ末年ニ當リ始メテ憲法制定セラレタリ而シテ此憲法ハ三權分立説及ヒ民約説ニ其ノ基礎ヲ置キタルヲ以テ國權ハ國民ニ在ルノ主意其上ニ表ハレタリ而シテ此憲法ハ他國ニ大ナル影響ヲ及ボシタルモノニテ一八一二年西班牙憲法一八二二年ノ葡萄牙憲法一八一四年ノ那威憲法一八三一年ノ白耳義憲法ハ皆之ヲ模範シタルモノナリ千七百九十二年共和政治トナリタルヲ以テ直チニ憲法ノ起草ヲ始メ千七百九十三年ニ完了シ人民ノ批准ヲ經テ之ヲ發布シタリ是レ所謂民約憲法ノ一例ナリ此憲法ハ百四十四條ヨリ成リ其特點トシテ議會ハ之ヲ一院トナシ議員ノ任期ハ一ケ年ト爲シ議員ノ選舉ハ普通選舉トナシ而シテ行政權ハ議會ヨリ選舉セラレタル二十四名ノ委員ニ委ネルコト、ナシタルナリ然レトモ此憲法ハ實施ノ暇ナク千七百九十四年更ニ國民ノ批准ヲ經テ三百七十七條ヨリ成ル所ノ新憲法發布セラレタリ此憲法ノ前憲法ト異ナル所ハ議會ヲ二院トナシ行政權ヲ議會ヨリ選舉セラレタル五名ノ「ディクテートル」(Dictator)ニ委任シタルニ在リ千七百九十九年ナポレオン一世其勢ヲ得ルニ及ヒ行政權ノ擴張ヲ計リ國民ノ批准ヲ經テ新憲法ヲ發布セリ其特點ハ議會ヨリ總テノ議案ニ對スル發案權ヲ奪ヒ行政權ヲ「ディクテートル」ノ代リニ議會ヨリ選舉セラレタル三名ノ「コンサル」(Counsel)ニ委任シタルニ在リ其任期ハ十ケ年ナリシモ千八百二年ニ之ヲ終身ト改メ千八百四年更ニ之ヲ廢止シテ皇帝ヲ立テタルトキ憲法ノ改正アリタリ千八百十四年路易十八世位ニ即クニ及ヒ政體ヲ變シテ立憲君主制トナシ七十六條ヨリ成ル憲法發布セラレタリ議會ニ發案權ヲキコトナポレオン一世ノ時代ト等シク上院ノ組織ヲ改メテ世襲貴族勅選議員ヨリ組織セラレ、モノトナシ下院ノ代議士ハ納稅資格ヲ以テ制限セラレタル選舉人中ヨリ選舉

スルコト、ナレリ此ルイ十八世ノ憲法(Charte constitutionnelle)ハ恰モ一七九一年ノ憲法カ國權在國民ノ憲法ノ模範トナリタルト均シク一八一四年ヨリ一八四八年迄ニ制定セラレタル國權在君主ノ國ノ憲法ノ唯ターノ模範トナリタリ假ハハ巴威里互堡等ノ南獨乙諸國ノ憲法ハ皆其ノ影響ヲウケタル如シ千八百三十年ノ第二革命後ルイ、フ、リッ、ブ國民ニ迎ヘラレテ位ニ即クニ及ヒ議會ノ權力再ヒ擴張セラレ發案權モ議會ニ歸スルコト、ナレリ千八百四十八年第三革命發生シタルニ及ヒ普通選舉法ニテ組織セラレタル議會カ百十六條ヨリ成ル憲法ヲ制定シタリ其ノ特點ハ千七百九十三年ノ憲法ト同シク議會一院制ヲ採リ且ツ大統領ヲ國民ノ直選トナシタルニ在リ千八百五十一年大統領ノ任期十年トナシタルトキ少シク改正セラレ更ニ千八百五十二年ナポレオン三世皇帝トナリタルトキ五十八條ヨリ成ル新憲法ヲ發布セリ而シテ此憲法ハ其模範ナク千七百九十九年ノナポレオン一世ノ憲法ニ採リタルモノナリ千八百六十九年ナポレオン三世人望失却ノ回復スルカ爲議會ニ幾分ノ權力ヲ增加シタルトキ憲法ノ改正アリタリ千八百七十年帝國滅亡シ再ヒ共和政體トナリタルトキ普通選舉ニ依リテ選舉セラレタル代議士カ國民會ヲ組織シ以テ憲法ヲ制定セシカ千八百七十五年ノ再ヒ憲法改正セラレ遂ニ現行ノ憲法發布セラレ、コト、ナレリ而シテ現行ノ憲法ハ(第一)公權ノ組織ニ關スル憲法(第二)元老院ノ組織ニ關スル憲法(第三)公權相互ノ關係ニ關スル憲法ノ三ヨリ成レルモノナリ

普爾西國 佛國憲法ノ制定及ヒ佛國學者ノ議論ハ大ニ歐洲ニ新憲法制定ノ基本ヲ促シ其結果トシテ第十九世紀ノ初メニ成立シタル歐洲憲法ハ其模範ヲ直接ニ佛國ヨリ採リタル者其多キヲ占ムル者ナリ獨逸國ニ於テモ其影響ヲウケ南獨逸ニ於テハ千八百二十年前後ニ千八百十四

年ノ佛國憲法ニ則リ憲法ヲ制定シタル者少ナカラス例之ハバイエルン、ウニルテンブルヒ、バーデン、ヘッセンノ如キ是ナリ之ニ遅レタルモノハ千八百三十年ノ佛國革命ニ激セラレテ憲法ヲ作りタリ、萊遜ノ如キ其一例ナリ此時尙ホ制定セラレサルモノハ佛國第三革命ニ促サレテ憲法ヲ作りタリ、普魯西ノ如キ其一例ナリ普魯西國ニ於テハ邁斯丁(Meisner)氏地法制度ヲ改革シテ國會制度ノ準備ヲ爲シタルモ保守的分子勝テ制シ其意ヲ果スコトヲ得ヌ國王モ世ニ非國會說ニシテ憲法ノ發布漸次遲延シ國會請願者ノ熱ヲ假ニ壓スルカ爲メ千八百四十七年フレンテック、ウイリヤム四世州會ノ聯合會ヲ召集シタリ然レトモ千八百四十八年佛蘭西革命ノ爲メ憲法制定熱絶頂ニ達シ人民ハ州會ノ聯合會ヲ以テ満足セズ爰ニ於テ乎王ハ已ムヲ得ヌ此聯合會ヲシテ憲法制定會ノ代議士ヲ選舉セシメタリ而シテ政府ハ憲法ヲ起草シ之ヲ憲法制定ノ目的トシテ召集セラレタル國民會ノ議ニ付シタルモ政府ト聯合ハサルカ爲之ヲ解散シ更ニ王ハ憲法草案ヲ定メ千八百四十九年國民會ヲ召集シテ之ヲ議定セシメタルモ同シク議會ハスシテ國民會ハ再ヒ解散セラレタリ其後其假憲法草案ニ基キ緊急命令ヲ以テ選舉法ヲ作り之ニ依リ更ニ代議會ヲ選舉セシメ憲法ヲ討論セシム此時可決ヲ經テ發布セラレタルハ現行ノ所謂普魯國憲法ナリ而シテ此憲法ハ主トシテ白耳義國憲法ヲ模範トシタルモノナリシ君主國タル普魯國憲法中ニ民主的分子ヲ含ムコトアル所以ナリ

獨逸國

獨逸國 千八百七十一年獨逸帝國ノ再興ニ際シ千八百六十七年ノ北獨逸聯合ノ憲法ニ基キ北獨逸聯合ト南獨逸各邦トノ條約ニ依リ獨逸帝國ノ憲法制定セラレタリ而シテ其千八百六十七年ノ北獨逸聯邦憲法ハ普魯戰争後北獨逸各邦ヲ普魯西ノ盟主ヲ以テ聯合シ而シテ其憲法ヲ普

白國

國自ラ之ヲ起草シ北獨逸二邦ノ委員ヲシテ之ヲ議セシメ更ニ各邦選舉ノ議員ヲ以テ組織シタル議國ノ議ニ付シテ定メタルモノナリ

白耳義國 千八百三十一年白耳義ハ和蘭ヨリ獨立シ其憲法ヲ制定シタリ而シテ其憲法ハ國權在民說ヲ基礎トシ一般人民ヲシテ階級ノ差別ナク何人モ同等ニ上下兩院ノ代議士タルコトヲ得ル憲法ナリ

他ノ諸國

和蘭國 和蘭ハ千八百十五年八月二十四日憲法ヲ制定シ最近ノ改正ヲ受タルハ千八百十七年ナリ

奧太利國 奧太利ニテハ千八百四十九年始メテ憲法制定セラレ千八百六十七年十二月現行憲法發布セラレ其憲法ハ六典章ヨリ成ルモノナリ

西班牙國 西班牙ハ千八百九年始メテ憲法制定セラレ千八百三十七年千八百六十九年憲法ノ改正アリテ千八百七十六年六月三十日現行ノ憲法發布セラレタリ

葡萄牙國 千八百二十六年憲法發布セラレ一千八百五十二年千八百八十五年千八百九十五年増補セラレタリ

伊太利國 千八百四十八年制定セラレタルサルジニヤノ憲法カ伊太利統一ノ後伊太利ノ憲法トナリタルモノナリ

希臘國 千八百六十四年ニ現行憲法制定セラレ其特點ハ議會ノ一院制ナルニアリ

瑞典國 瑞典ハ千八百九年始メテ憲法發布セラレ爾後千八百十年王位繼承法千八百十二年出版自由法千八百十五年諸威ノ合併ニ關スル法千八百六十六年改正議院法發布セラレタリ

那威國 千八百十四年始メテ憲法發布セラレ其憲法今日尙效力ヲ有スルモノナリ
丁抹國 ルーマニア千八百六十六年始メテ憲法發布セラレ千八百七十九年及千八百八十四年
ニ於テ改正セラレタリ
以上述ヘタル外アリガリエンハ千八百七十八年ニセルビエンハ千八百八十二年ニ於テ憲法ヲ
發布シタルカ我憲法ノ發布ハ之ヨリ尙後ル、コト七年即千八百八十九年ナリ

第四章 憲法ノ改正

成文憲法及不文憲法
以太利西班牙及獨乙二三ノ小國ノ外ハ成文憲法ヲ有スル國ニテハ殆ント皆憲
法變更ノ手續ヲ通常ノ法律ニ比シテ一層丁重ニナセリ而シテ特ニ改正ノ手續
ノ丁重ナルコトハ成文憲法ノ不文憲法ト區別セララル、要點ナリ然ルニ前掲ノ
西班牙伊太利等ニ於テハ憲法ト通常ノ法律トノ間ニ改正手續上ノ區別ヲ設ケ
サルニヨリ憲法ト法律トハ單ニ名稱ノ區別ニ過キサリナリ或ハ憲法ヲ區別シ
テ固定憲法可動憲法トナスハ此憲法改正手續ノ特ニ丁重ナルヤ否ニアル者ニ
シテ多數ノ成文憲法及我憲法ハ固定憲法ノ例ニ屬スルモノトス固定憲法ノ尤
極端ナルハ憲法ヲ永久不變ノモノトナスモノニシテ嘗テ英國ニテクロムエル

憲法改正
ト法律改正
ト異ナル
點
發案權

時代ニ編制シタル憲法ハ此主旨ナリシモ現行ノ憲法中ニハ其例ヲ見サルモノ
ナリ
今之ヨリ固定憲法ノ普通ノ法律改正ノ手續ト異ナル點ヲ擧クレハ左ノ如シ

第一 發案權

(一) 君主國 君主國ニ於テハ普通ノ法律ノ發案權ハ君主ノミナラス議會若
クハ兩議院ニ屬スルヲ通常ト爲セトモ憲法改正案ノ發案ニ付テハ多クハ
之ヲ君主ニ專屬セシム又君主ニ專屬セシメサル國ニ於テモ議院ヨリ憲法
ノ改正ヲ發案セントスルトキハ其事項ニ於テ制限セララルヲ常トセリ例
ヘハ「バイエルン」ニ於テハ臣民ノ權利義務議會ノ權限及ヒ司法權ノ行使ニ
限リ議會ヨリ之ニ關スル憲法改正案ヲ提出スルコトヲ得ルモノトナセル
カ如キ是ナリ

(二) 民主國 民主國タル佛蘭西及ヒ北米合衆國ノ如キ國ニ在リテハ憲法改
正ノ發案權ハ孰レニ屬スルヤト云フニ北米合衆國ニ於テハ特ニ憲法改正
會ヲ召集シ其會ニ於テ發案スヘキモノト定メ佛國ニ於テハ上下兩院ニ於

テ憲法改正ノ必要ヲ議決シタル後國民議會ニ向テ發案スヘキモノト定メ
タリ又瑞西ニ於テハ憲法改正ヲ發案スルニ付キ上下兩院ノ議一致セサル
トキハ五萬人以上ノ國民ノ同意アルニ非サレハ改正ノ發案ヲ爲スコトヲ
得サルモノトナセリ

第二 憲法改正ノ議決ノ手續

(一) 機關

- (イ) 全ク特別機關ノ議決ニ付スルモノ 北米合衆國ノ如キ佛國ノ如キハ
其例ナリ即チ北米合衆國ニ於テハ憲法改正案ヲ議スル爲メ特別ノ議會
ヲ召集シ又佛國ニ於テハ上下兩院ノ議員ヲ合シテ國民議會ヲ組織シ之
ヲシテ憲法改正案ヲ議決セシムルモノトセリ
- (ロ) 議決機關ノ外國民ノ議ニ付スルモノ 瑞西ノ如キハ其例ナリ即チ同
國ニ於テハ憲法改正案ヲ議スルトキハ議決機關ノ議ヲ經ルノ外國民ノ
同意ヲ求メサルヘカラサルナリ
- (ハ) 新議會ノ議ニ付スルモノ 白耳義國ニ於テハ憲法改正案ヲ議セント

機關

議決ノ定員數

- (ニ) スルトキハ一旦議會ヲ解散シ更ニ新議會ヲ召集シテ改正案ヲ其議ニ付
スルモノトセリ
- (ニ) 通常ノ立法機關ノ議ニ付スルモノ 憲法改正案ヲ通常ノ立法機關ノ
議ニ付スル國ニ於テハ次ニ述フルカ如キ特別ナル手續ヲ必要トスルモ
ノナリ

(二) 議決 憲法改正案ノ議決ニ付テハ普通ノ法律案ヲ議決スルト異ナリ特
別ニ多數ノ出席ト同意トヲ要スルヲ以テ常トセリ

- (イ) 四分ノ三以上ノ議員ノ出席ト其出席議員ノ三分ノ二以上ノ同意ヲ要
スルモノ 索遜「バイエルン」ノ如キ其例ナリ
- (ロ) 三分ノ二以上ノ議員ノ出席ト其出席議員ノ三分ノ二以上ノ同意ヲ要
スルモノ 白耳義ノ如キ其例ナリ
- (ハ) 議事ヲ開クノ定員數ニ付テハ普通ノ法律案ヲ議スルト同一ナルモ之
ヲ議決スルニ出席議員三分ノ二以上ノ同意ヲ要スルモノ 例ヘハ奧太
利「バーデン」ウ「エルテンベルヒ」等ノ如シ

(ニ) 議事ヲ開クノ定員數ニ付テハ普通ノ法律案ヲ議スルト同一ナルモ之ヲ議決スルニ出席議員四分ノ三以上ノ同意ヲ要スルモノ 例ヘハ「ハンブルヒ」ブレームン等ノ如シ

(ホ) 獨逸ニ於テハ聯邦議會ニ於テ五十八票ノ中十四票ノ反對アルトキハ憲法ノ改正ヲ爲スコトヲ得サルナリ

(三) 議決ノ回数 憲法改正案ノ議決ニ限リ二回若クハ三回ノ議決ヲ必要トスルモノアル(普漏西ニ於テハ第一回ノ議決ヲ爲シタル後二十一日ヲ隔テ、更ニ第二回ノ議決ヲ要スルモノトシ「バイエルン」ニ於テハ三回ノ議決ヲ要シ其各回ノ議決ノ間ニハ八日間ヲ隔サルヘカラストセリ

第三 改正ノ時期

一) 攝政ヲ置ク間ハ絶對的又ハ相對的ニ憲法ヲ改正スルコトヲ得スト定ムル國多シ我國ノ如キハ絶對的ニ禁止シタル例ナルモ索遜ノ如キハ相對的ニ禁止セル例ナリ即チ索遜ニ於テハ攝政在任中皇族會議ノ議ヲ經ルニ非サレハ憲法改正ヲ爲スコトヲ得ストセリ

議決ノ回数

攝政在任中

年限ノ制

我憲法改正ノ手續

憲法改正案ナルヤ

(二) 憲法改正後或年限間再ヒ其改正ヲ爲スコトヲ禁止セル國アリ葡萄牙ニ於テハ一タヒ憲法ヲ改正シタルトキハ四箇年ヲ經過スルニ非サレハ更ニ改正スルコトヲ得サルモノトセリ

(三) 議會ノ發案ニ依リテ憲法ヲ改正シタルトキハ十二年間ハ議會ハ更ニ憲法ノ改正案ヲ提出スルコトヲ得サル國アリ

我國ニテモ憲法改正ノ手續ハ普通立法ノ手續ト異ナリ憲法第七十三條及七十五條ニ依リ憲法改正ノ議案ハ必ス勅命ヲ以テ之ヲ下付シ其議決方法ハ通常過半数ヲ以テ足レリトセス總議員三分ノ二以上ノ出席ト出席議員三分ノ二以上ノ多數ノ同意トヲ要スルモノトシ又普通ノ法律ト異ナリ攝政ヲ置クノ間之ヲ變更スルコトヲ得サルモノトセリ即チ國ノ根本法ヲ容易ニ變更セサルノ精神ヨリ來ルモノニ外ナラサルナリ

茲ニ附言スヘキハ憲法改正案ノ法律案ナルヤ否ヤノ點ナリ 憲法ノ法律ニアラサルハ勿論ニシテ何人モ疑ハスト雖モ憲法改正案ニ付テハ或ハ之ヲ以テ法律案ナリト解スル者ナキニアラス其說ニ曰ク(一)憲法第五條ハ

天皇ノ立法權ノ外別ニ憲法改正ノ權ヲ認メス(二)第六條ニハ法律ノ裁可トアリテ憲法改正案ノ裁可ニ關シ規定ナシ(三)第三十七條ニハ議會ノ法律協贊ノ權限ヲ認ムルモ別ニ憲法改正案ニ協贊スルノ規定ナシ然ルニ憲法改正案ハ勅命ニ依リテ帝國議會ノ議ニ付スルハ憲法補則ノ認ムル所ナレハ其改正權ハ天皇ニ在ルコト明カニシテ從テ必ス之カ裁可ヲ要スヘク且議會ノ協贊ヲ要スルコト亦明カナルヲ以テ法律案ノ中ニハ憲法改正案モ亦必ス包含セラレサルヘカサルナリト然レトモ我帝國憲法ノ所謂立法權ナルモノハ法律ノ名ヲ以テ發布スル所ノモノヲ制定スル權ヲ謂ヒ其意義法律制定權ニ限ラレタルモノニテ憲法ハ法律ニアラサルニ拘ハラズ其ノ改正案ヲノミ獨リ法律案ナリト稱スルハ解スヘカラサル說ナリ論者ノ根據トスル三箇ノ理由ノ如キ一應理由アルカ如シト雖モ少シク之ヲ考察スルトキハ直チニ其非ナルヲ發見スヘシ抑モ憲法ニ規定シタル統治ノ作用ハ憲法ノ範圍内ニ於ケル統治權ノ行動ニ關スルモノニシテ盡ク其作用ニ關スル規定ヲ包含スルモノニアラス從テ憲法其レ自身ニ關スル規定ハ此中ニ包含スルコトナキハ勿論ナリ故ニ論者ノ引用シタル第五條

議會ノ議決ニ反シテ憲法改正案ヲ得ルヤ

第六條及ヒ第三十七條ニ於テ憲法改正案ニ對スル規定ナキハ敢テ怪ムニ足ラス就中憲法ノ本文ニ其改正ニ關スル規定ヲ設ケスシテ其補則ニ於テ第七十三條ヲ設ケ以テ憲法ノ改正ニ關スル特別ノ手續ヲ規定シタルヨリ考フルモ憲法改正案ノ法律案ニアラサルノ精神タルヲ推知シ得ヘシ憲法ノ本文中ニ憲法改正權ノ行使ニ關スル規定ナキモ憲法制定權ヲ有スル天皇カ亦其改正權ヲ有スルハ當然ノ事理ニシテ從テ之ニ對スル裁可シ權力ノ存在スヘキモ憲法改正案ニ付テハ裁可ヲ要セストノ說アリ亦必然ノ結果ト云フヘク憲法ノ條章ヲ俟テ而シテ後ニ之ヲ知ルニアラサルナリ論者ハ又憲法改正案カ議會ノ協贊ヲ經ルコトニ付キ何等ノ明文ナシト言フト雖モ其議會ノ議決ニ付スルコトニ付テハ特ニ第七十三條ノ規定アリ故ニ右ノ三點ハ未タ以テ憲法改正案ハ法律案ナリト斷定スルノ論據トナスニ足ラサルナリ

夫レ斯ノ如ク憲法改正案ハ法律案ニアラサルカ故ニ法律案ニ關スル議院法ノ條項ハ憲法改正案ノ議事ニ付テハ之ヲ適用スルコトヲ得サルナリ終リニ憲法ノ改正ハ議會ノ意思如何ニ拘ハラズ爲シ得ルヤ否ヤト云フニ此問ニ對シテハ

積極的ニ答フヘシ何トナレハ法律ニ就テハ議會ノ協賛ヲ經ルヲ要ストアルモ
憲法改正案ニ就テハ問ニ議會ノ議ニ附スヘシトアルノミナラス若シ議會ノ議
決ニヨリ束縛セラル、モノナリトナストキハ君主ノ統治權ノ主體タルコト、
抵觸スレハナリ

第五章 憲法ノ效力

第一節 憲法ノ形式的效力

今尙ホ不文憲法ヲ維持スル國又憲法ナル典章ヲ有スルモ其改正手續ヲ特ニ丁
重ニナサ、ル國ニ於テハ憲法ノ形式的效力ナルモノ存セスト雖我國ノ如キ憲
法改正ノ手續ヲ特ニ丁重ニナス處ニ於テハ其形式的效力ノ存スルコト當然ノ
理ナリ蓋シ然ラサルトキハ憲法ノ改正手續ヲ特ニ丁重ニナス必要ナケレハナ
リ

第一ニ憲法ノ形式的效力ニ關シテ述フヘキハ普通ノ法律トノ關係ナリ即普通
ノ法律ヲ以テ憲法ヲ變更シ得サルモ憲法ヲ以テ普通ノ法律ヲ變更シ得ルコト

憲法ト法
律

之ナリ之レニ關シテハ憲法上特別ノ明文ヲ有セスト雖モ憲法ヲ以テ法律ヲ變
更シ得ルハ憲法ハ統治作用ノ根本ヲ規定シタルモノナリトノ性質ヨリ來ルモ
ノニシテ普通ノ法律ヲ以テ根本ヲ變更スルコトヲ得サルハ憲法ヲ改正スルノ
手續ト普通ノ法律ヲ改正スルノ手續トヲ異ニスルヨリ推定シ得ルモノナリ何
トナレハ若シ普通ノ法律ヲ以テ憲法ヲ變更スルコトヲ得ルモノトセハ特別ニ
其改正ノ手續ヲ兩者ノ間ニ異ニスルノ理由ナケレハナリ

憲法ト皇
室典範

第一 憲法ト皇室典範

憲法ト皇室典範トノ關係ニ付テハ憲法第七十四條第二項ニ規定セリ曰ク「皇
室典範ヲ以テ此ノ憲法ノ條規ヲ變更スルコトヲ得ス」ト故ニ皇室典範ヲ以テ
憲法ヲ變更スルコトヲ得サルハ明カナリ然ラハ憲法ヲ以テ皇室典範ヲ變更
スルコトヲ得ルヤ否ヤト云フニ皇室典範ノ改正ニ付テハ憲法第七十四條第
一項ニ「皇室典範ノ改正ハ帝國議會ノ議ヲ經ルヲ要セス」トノ規定アリ又皇室
典範第六十二條ニ「將來此ノ典範ノ條項ヲ改正シ又ハ増補スヘキノ必要アル

ニ當テハ皇族會議及ヒ樞密顧問ニ諮詢シテ之ヲ勅定スヘシト定メラレタリ
今之ヲ憲法改正ノ手續ト比較スルニ左ノ二點ニ於テ異ナルモノアリ

- 一 帝國議會ノ議ヲ經サルコト
- 二 皇族會議ニ諮詢スルコト

此ノ如ク憲法ト皇室典範トハ其改正ノ手續ヲ異ニシ特ニ皇室典範ノ改正ニ付テハ議會ノ隊ヲ容ル、コトヲ許サ、ルモノナルニ由リ憲法ヲ以テ皇室典範ヲ變更スルハ全然之ヲ許サ、ルノ精神ナルカ如シト雖皇室典範中ニハ後ニ述フルカ如ク憲法事項アリ法律事項アリマタ純然タル皇室内部ノ私事ニ項アリ故ニ皇室内部ノ私事ニ關スルコトニ就テハ憲法ヲ以テ動カシ得サルモ他ノ事項ノ規定ニ就テハ憲法ヲ以テ變更シ得ルモノト考フヘキナリ

第二 憲法ト緊急勅令

或國ニ於テハ緊急勅令發布ノ要件トシテ憲法ニ抵觸スルコトヲ得スト特ニ規定シタルニ由リ此ノ如キ明文ナキ國ニ於テハ緊急勅令ヲ以テ憲法ヲ變更スルコトヲ得ト唱フル學者アリ然レトモ此說ハ當ヲ得タルモノニ非ス我國

憲法ト緊急勅令

ニ於テモ緊急勅令ハ憲法ニ規定シタル事項ヲ定ムルコトヲ得ストノ明文ナシト雖モ緊急勅令ナルモノハ憲法ノ規定ニ依テ認メラレタルモノニシテ其憲法ノ結果タル緊急勅令カ憲法ヲ動スコトヲ得ルモノト解スルコトヲ得サルナリ若シ之ヲ許スモノナリト爲ストキハ緊急勅令ヲ以テ立憲政體ヲ專制政體ニ變更シ得ルノ結果ヲ生スルコトヲ考ヘサルヘカラサルナリ假ヘハ憲法第三十五條ノ公ノ文字ヲ改メテ勅トナシ第五條及第三十七條ノ中ヨリ帝國議會ノ協贊ヲ經ノ文字ヲ削ルカ如シ

第三 憲法ト大權命令

大權命令トハ所謂憲法上ノ大權事項ヲ定メタル命令ニシテ例ヘハ官制俸給令及貴族院令等ノ如シ元來憲法上大權事項ト定メラレタルモノハ君主ノ親ヲ行ハセラルヘキ事項ニシテ議會ノ之ニ干涉スルコトヲ許サス隨テ法律ト大權命令トハ對等ニシテ相侵スコトヲ得サルモノナリ故ニ大權命令ト憲法トノ間ニ存スル形式上ノ效力ノ差異ニ付テハ既ニ前ニ説明シタル法律ト憲法トノ關係ト同一ノ原則ニ依ルヘキモノナリ又其中ノ貴族院令ハ憲法第三

憲法ト大權命令

貴族院令

十四條ニ基キ貴族院ノ組織ヲ定ムル所ノ命令ニシテ現行ノ貴族院令ハ勅令ノ形式ヲ以テ發布セラレタリト雖モ其改正ノ手續ニ付テハ貴族院令第十三條ニ依リ貴族院ノ議決ヲ經サルヘカラサルモノト爲シ普通ノ勅令ト其手續ヲ異ニスルハ勿論亦法律トモ其手續ヲ異ニスルカ故ニ憲法上此貴族院令ナルモノハ法律及ヒ他ノ大權命令ト對等ノモノニシテ互ニ相侵スコトヲ得サルモノナリ隨テ憲法ニ對スル形式的效力ハ法律及ヒ他ノ大權命令ト同一ニ論スルヲ至當ナリト信ス

第四 憲法ト憲法第九條ノ命令

憲法第九條ノ命令トハ即チ執行命令及ヒ行政命令ヲ指稱ス此執行命令及ヒ行政命令ナルモノハ憲法第九條ノ末文ニ依リ法律ヲ以テ變更セラレ得ル所ノモノナリ即チ形式的效力ニ於テ法律ニ劣ルカ故ニ該命令ヲ以テ憲法ヲ變更スルコトヲ得サルヤ當然ノ事ナリト謂フヘシ

第二節 憲法ノ實質的效力

第一款 土地ニ對スル效力

普國憲法第一條ニ凡テ王國ノ土地ニシテ現在ノ範圍ニ屬スルモノヲ普國ノ領土トスト規定シ又其第二條ニ普國ノ境界ハ法律ニ依ルニアラサレハ之ヲ變更スルコトヲ得スト定メタリ故ニ普國ニテハ王國ニ屬スル土地ヲ有スルモ法律ヲ以テ之ヲ領土内ニ編入セサル以上ハ憲法ノ行ハル、區域トナラサルナリ蓋シ領土トハ統治權ノ下ニ立ツ土地ヲ指スモノナレハナリ其他獨逸帝國憲法第一條ニモ其版圖ノ區域ヲ列記シ又白耳義國モ普國憲法ト同一ノ規定ヲ有スルニヨリ新領地ヲ統治權ノ下ニ置クニハ憲法又ハ法律ノ規定ヲ要スルナリ然ルニ我國ニテハ斯ノ如キ明文ナキニ因リ新ニ我國ニ屬スル土地モ總テ統治權ノ行ハル、範圍即チ憲法適用ノ區域ト解スヘキナリ嘗テ臺灣カ我國有トナリシトキ憲法カ直チニ此新領地ニ行ハル、ヤ否ヤニ付キ疑問ヲ生シタリシカ明治二十九年法律第六十三號ノ存スル今日ニテハ憲法ノ其新領地ニ對シ行ハル、コト明ナルモノト云フヘシ

憲法ト執行命令及行政命令

新附ノ領地ト憲法

憲法ハ臺灣ニ行ハル

第二款 人民ニ對スル效力

在外ノ臣民ト憲法
統治權ノ下ニ立ツ人民ヲ臣民又ハ國民ト云フ而シテ此臣民ト憲法トノ關係ニ付キ疑ノ存スルハ在外臣民即チ領土外ノ臣民ニ憲法カ適用セラルヘキモノナリヤ否ヤノ問題ナリ然ルニ憲法發布ノ勅語ヲ見ルトキハ「朕カ祖宗ニ承クルノ大權ニ依リ現在及將來ノ臣民ニ對シ此ノ不磨ノ大典ヲ宣布ス」ト又「茲ニ大憲ヲ制定シ朕カ率由スル處ヲ示シ朕カ後嗣及臣民ノ子孫タル者ヲシテ永遠ニ循行スル所ヲ知ラシム」トアルニ因リ臣民ハ領土ノ内外ニ在ルヲ問ハス憲法適用ノ範圍ニアルコト明カナリ唯在外國ノ臣民ハ領土權ノ結果トシテ其在留國ノ統治權ノ下ニ立ツカ故ニ我憲法ハ其統治權ノ行使ニ牴觸セサル範圍ニ於テ其在外臣民ニ對シ效力アルモノト解スヘキトス或ハ憲法ハ臣民ハ全ク拘束スルコトナク單ニ天皇及統治機關ヲ拘束スルモノナリト説ク人アリト雖此説ハ當ヲ得タルモノニアラス蓋シ臣民モ憲法ノ變更ヲ試ムルヲ得サルノ義務ヲ有スルコト明ナレハナリ

第六章 憲法ノ解釋

欽定憲法及民定憲法

憲法解釋機關

憲法ノ解釋ニ就テハ憲法ニ欽定憲法ト民定憲法トノ區別アルコトヲ一言セザルヲ得ス蓋シ解釋權ノ所在ト此兩種ノ區別ト關係スレハナリ其欽定憲法トハ普國憲法及我憲法ノ如キ君主ノ制定ニ係ル憲法ヲ指スモノニシテ民定憲法トハ佛國及瑞西憲法ノ如キ國民ノ直接間接ニ制定スル處ノ憲法ヲ稱スルモノナリ而シテ民定憲法ノ最高解釋權ハ國民又ハ議會ニ屬シ欽定憲法ノ最高解釋權ハ君主ニ屬スルヲ原則トス併シ左ニ記載スル如キ特別ニ解釋機關ヲ定メタル國ハ此限ニアラサルナリ

索遜其他獨逸二三ノ聯邦ニ於テハ憲法解釋ニ關シ特別ノ機關ヲ設ケ之ヲ國法院 (Staats gerichtshof) ト云フ索遜憲法第一百五十三條ニ曰ク若シ憲法中或條項ニ付キ疑問ヲ生シ而シテ政府ト議會トノ協議ヲ以テ之ヲ解釋スルコトヲ得サルトキハ其解釋ヲ求ムルカ爲メ政府ヨリモ又議會ヨリモ之ヲ國法院ニ訴フルコトヲ得國法院ノ解釋ハ確定ノモノニシテ之ニ對シ再審ヲ求ムルコトヲ得スト

我憲法ノ
最高解釋

而シテ其組織總テ十二人ヨリ成リ六人ハ勅選ノ判事ニシテ他ノ六人ハ上下各院ヨリ三人宛選出セラレタル議員ナリ白耳義及ヒ伊太利ニ於テハ憲法解釋ノ爲メ特別ノ機關ヲ設ケスシテ立法機關專ラ之ヲ解釋スルモノトナセリ獨逸帝國ニ於テハ其憲法第七十六條ニ於テ憲法ノ爭議ヲ決スル機關ノ設ケナキ聯邦各國間ニ於テ憲法上ノ爭議ヲ生スルトキハ其一方ノ申出ニ因リ聯邦議會之ヲ裁決スヘシ此裁決ヲ經ルモ尙ホ其效ナキトキハ獨逸帝國立法ノ方法ニ依リテ之ヲ決スト規定セリ然ルニ我國ニテハ憲法ノ解釋ニ付キ何等ノ明文ナキニヨリ憲法制定權ヲ有スル天皇其最高ノ解釋權ヲ有スル者ナリト解セサルヘカラサルナリ

或ハ之ニ對シ憲法ハ天皇ノ行爲ノミナラス機關ノ行爲ヲモ規律スルモノナルカ故ニ機關モ亦之ヲ解釋シ以テ其職責ヲ盡スコトヲ得サルヘカラス例ヘハ國務大臣カ天皇ヲ輔弼シ違憲ノ行爲ナカラシムル爲メニハ憲法ヲ解釋スルコトヲ得サルヘカラス又裁判所カ其職務ヲ行フニモ憲法ヲ解釋シ得ルコト必要ナルカ如シト説キ尙ホ進テ法トシテ發表サレタル天皇ノ意思ト天皇實際ノ解釋

形式的憲
法及實質
的憲法

トカ明カニ一致セサル場合ニハ學理上憲法トシテ發表シタル意思コソ正當ナル天皇ノ意思ナリト論斷セサルヲ得ス從テ裁判所其他ノ機關モ正當ナル天皇ノ意思ヲ行フヲ以テ其職責トスト云ハサルヘカラスト唱フル者アリト雖モ君主ト裁判所又ハ大臣トノ意見カ衝突スル場合ニ於テ何ヲ根據トシテ君主ノ解釋ヲ不當ト認ムルヲ得ルヤ固ヨリ職務執行上裁判所國務大臣及ヒ其他ノ機關カ憲法ニ付キ解釋權ヲ有スルコト疑ナシト雖モ特別ノ明文ナキ限りハ最高ノ解釋權ハ憲法ノ制定者ニアリト爲サ、ルヲ得サルナリ

第七章 憲法ノ法源

第一 帝國憲法

憲法ト名ツケラレタル成文典章ヲ有スル國ニ於テハ其形式的憲法ノ大部分ハ實質的憲法ノ區域ト適合スルコト當然ナリト雖國ノ事情其他沿革的ノ理由ニヨリ憲法ノ實質ヲ有スル規定ニシテ法律勅令ヲ以テ定ラレ若クハ全ク明文ヲ欠クコトアルノミナラス憲法中ニハマタ憲法ノ實質ヲ有セサル規定

ヲ包含スルコトナキニ非サルナリ例ヘハ我憲法ハ貴族院ノ組織衆議院ノ選舉ニ關スル條項ヲ別ノ法令ニ譲リ獨逸普露士ノ憲法ニ鐵道貨錢小學校教員ノ給料ニ關スル規定ヲ設ケ尙獨逸ノ憲法ニハ國民ノ自由權ニ關スル規定ヲ欠クカ如シ故ニ帝國憲法ノ憲法ノ法源ノ主要ノモノタルコト勿論ナリト雖モ尙左ニ記載スル處ノ法源存スルモノナリ

第二 皇室典範

皇室典範ノ性質ニ關スル說明ハ後ニ譲リ只憲法第二條ニ皇位ハ皇室典範ノ定ムル所ニ依リ皇男子孫之ヲ繼承スルト規定シ又其第十七條ニ攝政ヲ置クハ皇室典範ノ定ムル所ニ依ルト規定セラレタルニ由リ皇室典範ハ此點ニ關シ憲法ノ法源タルコト疑ナキノミナラス其他天皇ノ成年ニ關スル規定等憲法ノ法源タルノ規定ノ其中ニ少カラサルヲ一言スルニ止ルノミ

第三 憲法發布前ノ法律命令

憲法發布前ノ法令ニ付テハ第七十六條ニ「法律規則命令又ハ何等ノ名稱ヲ用キタルニ拘ラス此ノ憲法ニ矛盾セサル現行ノ法令ハ總テ違由ノ效力ヲ有ス

皇室典範

憲法發布前ノ法律命令

憲法第七十六條ノ現行ノ意

憲法發布後ノ法律命令

憲法ノ法源ニ關シタル事

トアルニ由リ其名稱ノ如何ヲ問ハス總テ其實質ニ從ヒ法律若クハ命令トシテ今日其效力ヲ有スヘキナリ而シテ之ニ關シ一應注意スヘキハ「現行」ノ文字ナリ此現行ヲ或ハ憲法發布ノ際ノ現行ト解スル人アレトモ此憲法ト抵觸スルモノ、效力ニ關スルモノナルニヨリ憲法有效ノトキ(明治二十三年第一總議會開設ノトキ)ノ現行ト解スヘキモノナリ

第四 憲法發布後ノ法律命令

選舉法議院法貴族院令其著シキモノ、例ニシテ尙法律命令ノ憲法上ノ區別等ニ付キ後ニ之ヲ説明スヘシ

第五 習慣

或ハ成文憲法ヲ有スル國ニ於テハ習慣ノ效力ヲ認ムヘキモノニ非スト爲シ其理由トシテ習慣ハ成文憲法ヲ變更スルコトヲ得スト説明スル者アリト雖モ習慣ノ效力ヲ認ムヘキヤ否ヤノ問題ハ成文法ヲ變更シ得ルヤ否ヤニ非スシテ成文法ノ存在セサル場合ニ於テ其存在ヲ認ムヘキヤ否ヤニ在ルモノナリ而シテ憲法上ノ習慣ノ效力ヲ認ムルノ必要アリヤ否ヤノ問題ハ成文憲法

Sovereignty & Authority

統治權ノ
區別

統治權ハ
命ナリ

ヲ有スル國ニ於テモ之ヲ有セサル國ニ於テモ同一ナリ英國ノ如キ成文憲法
ナク憲法ノ大部分習慣ヨリ成立スル國ニ於テハ習慣ノ效力ヲ認ムルニ付キ
異議ヲ唱フル者ナク又成文憲法ヲ有スル國ニ於テモ人智ヲ以テ將來ノ事ヲ
總テ豫知シ悉ク之カ規定ヲ設クルコト能ハサルニ由リ習慣ノ必要ナルコト
亦疑フヘカラサルモノニシテ畢竟五十歩百歩ノ程度ノ問題ニ過キサルトス
故ニ我國ニテモ憲法ノ法源トシテ習慣ヲモ認メサルヘカラサルナリ學者中
ニハマタ習慣法ノ效力ヲ認ムルコト甚大ニシテ習慣ハ時トシテ成文法ヲ變
更シ得ルモノナリト論スル者アリト雖モ成文法ハ統治者ノ明カニ示シタル
意思ナルニ由リ習慣法ヲ以テ之ヲ變更スルヲ得サルハ勿論ナリ

統治權ノ性質

第二編 統治權ノ主體

第一章 統治權ノ性質

國家トハ一定ノ土地ノ上ヲ統一的ニ組織セラレタル國體ヲ云フ而シテ其組織
スル權力ヲ統治權ト稱スルモノニシテ要スルニ統治權トハ治者カ被治者ヲ支
配スルノ權ヲサスモノナリ即チ命令ヲ下シ命令ニ服從セサルモノアルトキハ
之ヲ奉スルコトヲ強制シ得ルノ權ヲサスナリ故ニ此統治權ナキトキハ國家ハ
成立セサルニヨリ統治權ハ國家ノ生命ト云フヘシ或ハ之ヲ主權ト混同スルモ
ノアレトモ主權ト統治權トハ其性質ヲ異ニスルモノニテ同一ノモノト考フヘ
カラス所謂統治權トハ支配スル權力ナレトモ主權トハ最上最高ノ權力ヲ指ス
ニ止ルモノナリ故ニ統治權ニシテ最高ナルトキハ之ヲ主權ト名クルモ誤ナン
ト雖モ統治權ニシテ最高ナラサル場合ニ之ヲ主權ト名ケ其國ノ統治者ヲ主權
者ト名クルカ如キハ誤レルソ大ナルモノト謂フヘシ例ヘハ我國ノ統治權ハ内

統治權ノ
特點

外ニ對シ最高ナルモノナルニ由リ之レヲ主權ト稱スルモ誤ナシト雖モ白耳義若クハ普漏西ニ於テ統治權ヲ主權ト稱スルハ誤レル如シ蓋シ此等ノ國ニ於ケル統治權ハ最高ノモノナラサレハナリ此ノ如ク白耳義普漏西ノ統治權ハ最高ナラサルモ尙ホ國タルコト一般ノ認ル所ナルニ由リ統治權ハ國家ノ要素ニシテ統治權ナキトキハ國家成立セサルモ主權ハ國家ノ要素ニ非ス隨テ主權ナキ國家モ國家トシテ存立スルニ妨ナキモノナリ尙ホ統治權ノ性質ニ付キ注意スヘキ點ヲ舉クレハ左ノ如シ

第一 統治權ハ分割スルヲ得サルモノナリ

我國ト支那ト締結シタル馬關條約中ニ主權即チ統治權ノ割讓ナル文字存在スト雖モ是レ或時代ノ舊思想ニ基クモノニテ今日一般ノ定説ニ依レハ領土ノ割讓ト統治權ノ割讓トハ相伴フモノニ非ス領土ハ割讓セラル、モ統治權ハ割讓セラル、モノニ非サルナリ領土割讓ノ結果ハ唯割讓シタル國ノ統治權ノ範圍縮少シ割讓ヲ受ケタル國ノ統治權ノ範圍擴張スルノミ、モンテスキエ「氏等ハ三權分立説ヲ唱ヘ統治權ヲ分チテ立法權司法權及ヒ行政權ト爲シ

統治權及
自治權

此分割セラレタルモノハ各獨立ノ權力ナリト唱ヘタリト雖モ三權ノ分割ハ國家ノ分割ト同一ニ歸スルニ由リ方今此説ヲ唱フル者ナキニ至レルナリ

第二 統治權ハ固有ノ權ナリ

此點ニ於テ地方團體ノ有スル自治權ト其性質ヲ異ニスルモノナリ地方團體ノ有スル自治權ナルモノハ其團體カ固有スル權力ニ非スシテ統治者ノ委任ニ依リ與ヘラレタル權力ナリ故ニ統治者ハ隨意ニ此權ヲ回收スルコトヲ得ルモノトス之ニ反シテ統治權ハ固有ノモノニシテ他ヨリ之ヲ得タルモノニ非ス故ニ其國家ノ滅亡セサル以上ハ他ヨリ回收サル、カ如キコトナキモノナリ

第三 統治權ハ不對等者間ニ存スル權力ナリ

統治權ハ既ニ屢述ヘタルカ如ク支配スルノ權力ナルニ由リ命令者ト服從者トノ間ニ存シ得ルモノトス此點ニ於テ對等者間ニ存立スル民法上ノ債權ノ如キモノト異ナルナリ債權ヲ有スル債權者モ債務者モ素ト同等ニシテ縱令債權者ハ債務者ヲ強制スルコトヲ得ルモ其強制權ハ自己固有ノ權力ニ非ス

統治權ト
債權

シテ司法權ノ活動ニ依ルモノナリ即チ債務者ハ債務者ニ命令スルノ地位ニ立ツ者ニ非サルモ統治權ヲ有スル所ノ統治者ハ自己ノ權力ヲ以テ其臣民ニ命令シ之ニ服従スルヲ強制シ得ルモノナリ

第二章 統治權ノ主體トシテノ 天皇ノ地位

天皇ハ統治者タリ

天皇カ統治權ノ主體タルコトハ憲法第一條及ヒ第四條ニ據リテ明カナリ蓋シ第一條ニハ天皇ハ帝國ヲ統治スト規定シ第四條ニ於テハ天皇ハ統治權ヲ總攬スト規定スレハナリ而シテ天皇カ統治權ノ主體即統治者タル地位ヨリ左ノ結果ヲ生ス

第一 天皇ノ有スル權力ハ固有ノモノニシテ他ノ委任ニ因リテ享有スルモノニ非ス

第二 國內ニ存スル總テノ權力ハ統治權ノ主體タル天皇ニ集中スルニ因リ天皇ノ委任ニ因ラサル權力若クハ天皇ヨリ分タレサル權力ハ國內ニ存在セサ

ルモノナリ換言スレハ自治公共團體ノ自治權ヲ始メ其他ノ權力ハ總テ天皇ヨリ出テタルモノナリ

第三 統治權ハ不可分ニシテ且天皇ハ統治權ノ主體タルニ因リ統治權ノ作用ニ屬スル立法權司法權憲法上ノ大權及ヒ行政權ハ皆天皇ニ屬スルモノナリ而シテ此等諸權ノ天皇ニ屬スルコトハ憲法ノ明文モ亦直接間接ニ之ヲ證セリ即チ憲法第五條ニハ「天皇ハ帝國議會ノ協贊ヲ以テ立法權ヲ行フ」ト規定シ立法權ハ議會ニ屬セス又他國ノ憲法ニ其例ヲ見ルカ如ク君主ト議會ト共同シテ立法權ヲ行フモノニ非スシテ立法權ハ君主ニ專屬スルコトヲ示シ又憲法第五十七條ニハ司法權ハ天皇ノ名ニ於テ裁判所之ヲ行フト規定シ以テ司法權ノ裁判所ニ屬セスシテ天皇ニ屬スルコトヲ明カニシ又憲法第十七條ニハ攝政ハ天皇ノ名ニ於テ大權ヲ行フト規定シ以テ大權ノ天皇ニ屬スルモノナルコトヲ表ハセリ又行政權ニ付テハ普漏西憲法第四十五條ノ如ク君主ニ專屬ストノ明文ナシト雖モ憲法第十條ニハ「行政各部ノ官制及文武官ノ俸給ヲ定メ及文武官ヲ任免スト」ト規定スルニヨリ間接ニ行政權ノ天皇ニ屬スルモ

ノナルコトヲ認メシメタリ

尙ホ諸國ノ憲法ニ於テ君主ハ國ノ元首ナルコトヲ規定シ我憲法モ亦其第四條ニ於テ天皇ハ國ノ元首ナルコトヲ規定セリト雖モ此元首ナル語ハ單ニ活動ノ中心タル形容ノ語ニ過キスシテ國法上君主ノ地位ヲ説明スルモノニ非ラス或ハ我國ニ於テモ此國ノ元首ナル語ハ國家ノ最高機關タルコトヲ示スモノナリト説明スル者アリト雖モ國家カ權力ノ主體タルノ説ハ之ヲ採用シ得サルコト既ニ述ヘタルカ如クナルニ由リ之ヲ根據ト爲シ天皇ハ國家ノ最高機關ナリト説明スルノ説ハ憲法第一條及ヒ第四條ノ「統治權ヲ總攬ス」ナル語ニ牴觸スヘシ故ニ之ヲ採用スルコトヲ得サルナリ要スルニ元首ナル語ハ國家有機體説ニ根據ヲ有スルモノニシテ國家ハ有機體ナリ故ニ君主ハ其元首ナリトノ説ヨリ來レルニ過キサルモノトス

元首ノ地位ヲ論ス

我憲法第四條ニ「天皇ハ國ノ元首ニシテ云云」ト規定セラレルニ依リ或ハ之ニ依リ我國天皇ハ國

家最高機關タルコトヲ認ムルヲ得或ハ統治權ノ所在即主體タルコトヲ示スモノナリト稱シ解釋一ニ歸セサルニ依リ茲ニ先ツ元首ナルモノ、意義ヲ説キ然ル後各國元首ノ地位即如何ナルモノナルヲテ説カント欲スルナリ

第一 元首ノ意義

元首ナル語ニツキテ或ハ國家活動ノ源ヲナシ或ハ國家神識ノアル處ヲ示シ或ハ國家ノ頭腦タルコトヲ意味ス等ノ諸説アリテ此等ハ皆誤レルモノナリト斷言スルヲ得サルモマ國法上正確ナル觀念ヲ示スモノト云フヲ得ス茲ニ於テ更ニ進ンテ元首トハ一國ノ主長トシテ其全權ヲ掌握スルモノ即統治權ノ主體ナリト説キ又之ニ反シ「元首トハ國家ノ間斷ナキ生活ヲ代表スル機關ニシテ君主國ノ元首タリト云フハ君主カ自己ノ權限ニ依リ統治權ヲ行フ唯一最高ノ機關ナルコトヲ示スモノナリ」ト唱フルモノヲ生セリ併シ元首ナル語ハ直ニ國家ノ機關ナルコトヲ教ヘ若クハ國家統治權ノ主體ナルコトヲ顯ハスモノナリト考フルヲ得ス何トナレハ一千八百五十二年ノ佛國憲法ニハ大統領ハ國ノ元首ナリト規定シ以テ元首ナル語ヲ機關ニ用ヒタルコトアルト共ニ他ノ一方ニハ普國ノ普通法「巴里ノ憲法」一條「萊遜ノ憲法」四條「瓦天堡憲法」四條「巴丁憲法」五條「ヘッセン憲法」五條「如キ君主國ノ憲法」ニ君主ノ元首ナルコトヲ明言シ尙ホ一八二二年維納會議ノ決議ニハ「獨逸聯邦ハ自由諸市（ハンブルク、ブレメー、リニエ、ベック、フランクフルト等）ヲ除ク外主權ヲ有スル國君ヨリ成立スルカ故ニ茲ニ設定シタル原則ニ基キ總テノ統治權ハ之ヲ國ノ元首ノ一身ニ合一セシム」ト定メ以テ元首ノ國權ノ主體タルヘキ場合ニモ元首ナル語ヲ用ヒタルコトアレハナリ又シニルツエ氏ハ元首ナル文字ニ關シ左ノ言ヲ爲セリ曰君主國トハ

一ノ自然人カ固有權ニ依リ國權ノ主體又ハ掌握者タル國ナ云フ故ニ君國主ニテハ國君ハ普烈力大王ノ唱ヘシ如ク國家ノ官吏ニアラス又共和國大統領ノ如ク最高ノ機關ニアラス又佛國革命ノトキノ執政長官 (Chief der Exekutive) ノ如キモノニアラスシテ固有ノ權利ニ國權ノ把持者ナリ而シテ其國君ハ超然國家ノ外ニ立ツモノニアラスシテ國家ノ要素ノ一タルモノナリ即國家組織中ノ最高ノモノナリ之國君チ國ノ元首ト唱フル所以也ト即氏ハ國君チ統治權ノ主體ト認メ乍ラ其元首タルコトヲ憲法中ニ明言スル所以ハ國家ノ外ニ立ツモノニアラサルコトヲ示ス爲ナリト云フニアリ併シ單ニ君主ノ國家ノ外ニ超然タルモノニアラサルコトヲ示ス爲憲法中ニ元首ナリト特ニ規定シタルモノナリト信スルヲ得サルナリ

此ク元首ナル語夫レ自身ハ國君ノ統治權ノ主體タリ若クハ國家ノ最高機關タルコトヲ示シタルモノニアラス又單ニ國君ノ國家ノ外ニ立ツコトヲ示シタルモノニアラストスルトキハ何故ニ憲法中ニ「國ノ元首ナリ」云云ノ規定ヲ爲シタルモノアリヤト云フニ之ハ國家有機體說ニ淵源ヲ有シ國君ノ國家ニ於ケルハ恰モ頭腦ノ人身ニ於ケル如シト云フノ思想ニ基キタルモノニ外ナラサルナリ故ニ憲法上無用ノ閑文字ニシテ決シテ此語ハ國君又ハ大統領ノ國法上ノ地位ヲ示ス爲缺クヘカラサルモノニアラサルナリ之マタ必シモ諸國ノ憲法中ニ國君又ハ大統領ノ國ノ元首タリトノ規定ヲ有スルモノニアラサル所以ナリ然リト雖モ現今一般ニ憲法ノ規定ヲハナレテ元首ナル文字ヲ使用スルヲ常トシ而シテ憲法ノ規定ノ有無ニ拘ハラズ之ヲ以テ只廣ク君主及大統領ノ如キ上長ノモノヲ指示スルコトトナセリ故ニ之ヨリ佛、英、米、獨、普、比、等ノ歐米諸國中重要ナル邦國ノ元首即君主及大統領ノ權力及權限ノ範圍ヲ示シ以テ我國ノ元首即天皇ノ

地位ノ參考ニ供セントスルモノナリ

第二 元首ノ種類

之ヲ大別スルトキハ二種アリ曰君主國ノ元首曰非君主國ノ元首ナリ即國權ノ主體タル元首ト國家ノ機關タル元首ト之ナリ其他尙元首ト稱セラレルモノニシテ此二種ノ外ニ出ツルモノアリ則純然タル國家ノ機關ニアラスマタ唯一ノ國權ノ主體ニ非スシテ國權ノ主體ノ一部ヲ爲スモノ例ヘハ英國國王ノ如キ之ナリ

マタ茲ニ注意スヘキハ君主國ノ元首ハ君主、民主國ノ元首ハ大統領ナルヲ普通ノ例トシマタ其君主ナルモノハ皇帝、國王、大公、公侯ナル尊稱ヲ以テ示サルト雖モ此等ノ尊號ヲ有スル君主ハ必シモ盡ク君主國ノ元首ニアラス皇帝、國王等ノ名稱ヲ有スルモノニシテ尙ホ且非君主國ノ元首タルモノナキニ非ルナリ假ヘハ獨逸皇帝及比耳曼ノ國王ノ如シ或ハ立憲國ノ君主ハ世襲ノ大統領ナリト唱フルモノアリト雖モ之ハ君主國ノ元首タル君主ヲ包含シテ指シタルモノニアラスシテ此非君主國ノ元首タル君主ヲ特ニ稱シタルモノト云フヘシ

第三 非君主國ノ元首ノ地位

非君主國中殊ニ所謂民主國ニテハ國權ノ源泉國民タルニ依リ其元首ハ權力ノ主體ニアラスシテ機關タルコト疑ナシ而シテ其元首中權限尤モ狭キモノヲ佛國ノ元首トス故ニ先ツ此元首ノ地位ヲ明ニシテ他ノモノヲ之ニ比較センコトヲ期スルナリ

一 佛國ノ大統領

ヘンリヤミン、コンスタン、氏ハナポレオン一世敗滅ノ後立憲政治ニ關スル一書ヲ著ハシ其ノ

各國ノ元首ノ地位

exchange my resources.!!!

中ニ行政權ハ國務大臣之ヲ行フヘク君主ノ行フ處ハ行政權ニアラスシテ節制權ナリ(Touvoir-
règlement)而シテ節制權トハ直接ニ國家機能ニ關與セス立法司法行政ノ三權ヲ節制シ各其
所ヲ得セシムルモノニシテ立法權ニ對シ解散權ヲ行ヒ司法權ニ對シ恩赦權ヲ行ヒ行政權ニ
對シ大臣任免ノ權ヲ行フモノナリ下論シタルニ依リ其主旨現行憲法ノ上ニモ顯ハレ一方ニ
大統領ハ大逆罪ノ外一切責任ヲ負ハスト之ヲ定メ他ノ一方ニテハ三權ニ對スル右ノ諸權ヲ
認メタリ併シ實際上佛國國民ハ議會ヲ以テ自己ヲ代表スル最高ノ機關トナシ以テ大統領ヲ
シテ外國ニ對シ佛國ヲ代表スルノ外一ノ虛飾タルモノトナサシメタリト大統領ノ權限ニ屬
スル各事項ニツキ之ヲ述ブレハ

- (イ) 憲法上大臣ヲ任免スルハ大統領ノ權内ニ屬スルモ大臣ハ議會ニ對シ連帶若クハ單獨ニ
責任ヲ負フモノナルニ依リ大統領ハ議會ノ所思ニ反シテ大臣ヲ任免スルヲ得スシテ多ク
ハ議會ニ多數ヲ占ムル黨派ノ首領ニ内閣組織ヲ命スルカ若クハ議會中有力ナル二三黨派
ノ領袖ニ内閣組織ヲ一任スルモノナリ又大統領自身カ兩院ノ議員ヨリ組織セラレル國民
議會ノ選出ニ依ルモノナルニ依リ殊ニ議會ノ意思ニ反スルヲ得サルモノト云フヘシ
- (ロ) 大統領ハ憲法上代議院ヲ解散シ得ルノ職權ヲ有スルモ元老院ノ同意ヲ得サル可ラサル
ニヨリ專擅ニ之ヲ行フ能ハサルノミナラス大統領自身兩院議員ノ推選ニ係ルモノナルニ
ヨリ之ヲ容易ニ行フ能ハサルノ事情ナリ是千八百七十七年ノ解散ニ失敗ヲ招キタル所以
ニシテ其後一度モ行ハレサル所以ナリ
- (ハ) 大統領ハ議決ニ對シ裁可權ハ勿論不裁可權モ有セス只再議ヲ議會ニ請求スルノ權ヲ有

スルコトヲ憲法ニ認ムト雖モ再議ヲ要求スルノ時期ニツキ制限アル(急施ヲ要スル法律案
ニツキテハ三日以内普通ノ法律案ニツキテハ一ヶ月以内)ノミナラス此再議ヲ請求シ得ル
ノ規定モ殆ント空文ニ屬スルモノナリ

(ニ) 憲法上裁判所ノ判決ニ對シ特赦減刑ヲ行フノ權ヲ認メラルルモ國務大臣ノ副署ヲ要シ
又其國務大臣ノ副署ハ君主國ニ於ケルト異リ自由ニ自己ノ所斷ヲ以テ之ヲ拒ムコトヲ得
ルニ依リ實際恩赦權ハ國務大臣ノ權限ニ屬スルモノト云フヘシ又大赦ニ就テハ全ク立法
權ノ範圍ニ歸スルニ依リ大統領ノ權限内ニ屬スルモノニ非ルナリ

(ホ) 大臣以外ノ政府ニ屬スル文官任命權モ大統領ノ有スル處ナレトモ之亦内閣若クハ各省
大臣ノ實權ニ歸シ大統領ハ只之ニ關スル空權ヲ抱クニ過キサルナリ蓋シ責任アル政務機
關ハ大臣ナレハナリ

(ヘ) 戰爭ヲ宣言スルニ就テハ防戰ノ場合ハ大統領ノ權内ニ屬スルコトヲ皆信スト雖モ攻撃
的ノ場合ハ兩院ノ同意ヲ要スルモノナリ

(ト) 一國ヲ代表スル場合例ヘハ公使領事ヲ派遣シ若クハ之ヲ受認スルハ大統領ノ專權ニ屬
スレトモ條約ノ締結ニ就テハ殆ント總テノ場合ニ和親通商ノ條約佛國ノ財政ニ關スル條
約佛國國民ノ財産及國籍自分ニ關スル條約締結ニツキテハ兩院ノ承諾ヲ要スルモノナリ
(チ) 佛國國家ノ大典儀式ニ關スルトキハ大統領上長ノ席ヲ占ムルモノナリ

要スルニ佛國ニテハ議會實權ヲ有シ大統領タル元首ノ地位ハ空位ヲ擁スル虛飾ニ過キサルモ
ノト云フヘシ

佛國ハ共和國ニシテ比耳義ハ君主國タリ佛國ノ元首ハ大統領ニシテ比耳義ノ元首ハ國王タリ則佛國ノ大統領ハ七年ノ任期ヲ以テ議會ヨリ選舉サルルモノナルモ比耳義ノ國王ハ世襲ニシテ後繼者當然就位スルノ差異存スレトモ其地位甚々相類似スルモノナリ即

(イ) 比耳義國ニテハ大臣議會ニ對シ責任ヲ負フノ明文憲法中ニ存セサルモ國權國民ニ存スルコトヲ(二十五條)憲法ニ規定シタルニ依リ大臣ノ責任ハ佛國同様ノ組織ヲ有スル議會ニ對スルモノタルヤ明ナリ從テ國王ノ大臣任免權ハ常ニ議會ノ意思ニ從ヒ行動スルコト佛國ニ於ケルト同シ

(ロ) 國王ハ大赦ヲ行フノ權ヲ有セス只特赦及減刑ヲ爲スコトヲ得ルモ(七十三條)國務大臣ノ副署ヲ要シ其結果マタ佛國ニ於ケルト同シキモノナリ

(ハ) 國王ハ大臣ノミナラス中央政府ノ官吏及外交官ヲ任命スルコトヲ得ルモ實權内閣大臣ニ歸スルコト佛國ト異ルコトナシ

(ニ) 宣戰ノ權ハ憲法上國王ニ屬スルモ(六十八條)軍費ヲ要スルノ結果宣戰前議會ノ同意ヲ要スト比國ニテハ解釋セリ

(ホ) 憲法上條約締結ハ通商貿易ノ條約並ニ國庫及人民ニ負擔ヲ加ヘル條約ノ外ハ國王ノ同意ニ締結シ得ルモノナルモ(六十八條)總テ條約締結ハ議會ノ同意ヲ要スルモノトナセリ

(ヘ) 只佛國大統領ト異ルハ議會ノ(兩院又ハ一院)解散權及法律ノ裁可權國王ニ專屬スルニアリ併シ此權ヲ行フハ議會ノ意思實際國民ノ意思ニ副ハスト考フル場合ニ限ラレルモノ

ナルニ依リ實際ニ行ハレルコト甚々少キモノナリ

要スルニ佛國ニテハ前ニ述ヘタル如ク現制度ニテハ議會ヲ國民代表ノ最高機關トナル殆ソト總テノ政務直接間接之ニヨリ行ハレ大統領ハ何等ノ實權ヲ有セサルモノナルモ比耳義ニテハ千八百三十一年ノ憲法今尙行ハレコンスタン氏ノ說ノ影響ヲウケタル國王節制權ノ主義現存スルモノナリ即比耳義ノ國王ハ佛國ノ大統領ノ如キ實權ナキモノニアラス又彼ト異リ國內最高ノ地位ヲ占ムルモノナルモ單ニ三權ニ對スル節制權ヲ有スルニ止ルニヨリ其實權活動ノ範圍甚々狭キモノト云フヘシ或ハ憲法第二十九條ニ行政權ハ憲法ノ規定ニ從ヒ國王ニ屬ストアルニ依リ比耳義ノ憲法ハ三權分立主義ニ基礎ヲ有シ行政權ノ專屬ヲ國王ニ認ルモノナリト考フルモノアリト雖モ行政權ハ議會ニ對シ責任ヲ有スル大臣ノ手ニ存シ其大臣ハ議會ノ意思ニ從ヒ國王ノ任命スル所ナルニヨリ第二十九條ハ一ノ空文ニ屬スルモノト云フヘシ

三 北米合衆國大統領

北米合衆國ノ大統領ヲ有スルノ共和國タルコトハ佛國ニ同シト雖モ其元首タル大統領ノ地位ハ佛ノ大統領ヨリハ一層比耳義國ノ國王ニ類スルモノト云フヘシ則佛國ニテハ議會最高ノ機關タリ比耳義ニテハ議會ハ立法權ヲ行ヒ大臣行政權ヲ行ヒ國王ハ之ニ對シ節制權ヲ行フニ過キサルモ北米合衆國ニテハ三權分立ノ主義ヲ執リ立法權ハ議會之ヲ行ヒ司法權ハ裁判所之ヲ行フト同シク行政權ハ全ク大統領ニ屬スルモノナリ則佛國ノ一部ヲ專行スルモノナリ故ニ權限ノ範圍ニ制限アルコト勿論ナリト雖モ佛國大統領ノ如ク虛權ヲ擁スルモノニアラスマタ其權限比耳義國王節制權ノ如ク狭小ナルモノニアラサルナリ例ヘハ

- (イ) 比耳發ニテハ前ニ述ヘタル如ク憲法上行政權國王ニ屬スルモ國王無責任ナルヲ元則トシ政務ハ實際責任ヲ負フ大臣之ニ代リ行フモノナレトモ北米合衆國ニテハ憲法第二條第一節ニテ行政權ハ之ヲ北米合衆國大統領ニ委任スヘシト明規シ而シテ大統領ハ政務上無責任ナルモノニアラサルニ依リ大統領實際行政權ヲ行フモノナルコト明ナリ
- (ロ) 佛比二國ニテハ大臣議會ニ對シ責任ヲ負フモノナルニ依リ大臣任免權憲法上元首ニ屬スルモ其實議會ニ屬スルモノナルコト前述ノ如シ然ルニ北米合衆國ニテハ大臣議會ニ對シ責任ヲ負ハス從テ大統領ハ議會ノ意思ニ反シ之ヲ免官シ若クハ留職セシムルコトヲ得尤之ヲ任命スルニツキ元老院ノ同意ヲ經ルヲ要スルモノナルモ元老院ノ同意ノ要件ハ任命セラルヘキモノ、政見ヨリハ寧ロ其人ノ身上性行ニアルニヨリ不承諾權ヲ實行シタルコト殆ントナキモノナリ
- (ハ) 大統領ハ人民ヨリ選舉セラレ又大統領ハ三權分立主義ニ依リ使者ト交書トニ依ル外兩議院ト交通シ得サルモノナルニ依リ議會ノ抑制ヲ直接ウケルコトナキナリ
- (ニ) 議會ノ議決ニ對シ裁可權及不裁可權ナキハ勿論只再議請求權アルノミ大統領ニ於テ議院ヲ解散シ得サルモ亦三權分立主義ノ結果ナリト雖モ代議院ノ議員ハ二年ヲ任期トシ元老院ノ議員ノ任期ハ六年ニシテ二年毎ニ三分ノ一改選セララルモノナルニ依リ長クトモ四年ノ中ニ議會ノ形勢一變シ得ルヲ以テ議會ノ大統領ノ行政權ヲ阻害スルコト殆ント少キモノナリ
- (ホ) 北米合衆國ノ大統領ハ前述ノ如ク主トシテ行政權ヲ行フモノナレトモ他國ニ對シ米國

by substitute

四、獨逸帝國皇帝

- ヲ代表スルトキハ大統領之ニ當ルモノナリ即外交官領事官ヲ他國ニ派遣シ又此等ノモノヲ受認シ其他不得已場合ニ戰爭ヲ宣言シ及他國ト條約ヲ締結シ得ルモノナリ只條約ヲ締結スルニハ元老院議員ノ三分ノ二ノ同意ヲ要スルモノニテ之ハ大臣ノ任命ニ元老院ノ同意ヲ要スルニ等シク北米合衆國三權分立主義ニ二大例外ヲナスモノト云フヘシ
- 獨逸帝國皇帝
茲ニ舉ケタル佛比米ノ三國ハ民主國ナレトモ獨逸ハ之ニ異リ二十三ノ君主國及三共和國ヲ基礎トシタル聯邦ニシテ權力一人ノ手ニ集ラサルニヨリ非君主國タルハ勿論共和國ノミヲ以テ成立シタルモノニ非ルニヨリマタ民主國トモ稱スルヲ得サルナリ而シテ其獨逸帝國皇帝ハ普國國王之ニ當リ普國國王ハ君主國ノ元首即國權ノ主體ナリト雖モ獨逸帝國ノ權力ハ獨逸帝國ヲ組織スル各聯邦ニ存シ而カモ此權力ハ聯邦會議(Bundesrat)ニ依リ代行サルルモノニテ獨逸ノ元首即皇帝ハ此聯邦ノ首長タルニ過キササルモノナリ故ニ憲法上ヨリ見ルトキハ立法權ハ聯邦會議及帝國議會共同シテ之ヲ行ヒ皇帝ハ只法律ニ親署シ之ヲ公布スルニ過キササルナリ
- (イ) 法律ヲ發案スルハ皇帝ノ名ヲ以テスルモ聯邦會議ノ決議ニ依ルモノナリ
- (ハ) 法律ヲ執行スルハ聯邦會議ノ職責ニ屬スルモノナリ
- (ロ) 聯邦會議ハ勿論之ヲ解散スルヲ得ス而シテ皇帝帝國議會ヲ解散スルトキハ聯邦會議ノ同意ヲ要スルモノナリ
- (ホ) 皇帝帝國ノ名義ヲ以テ戰ヲ宣スルニハ聯邦議會ノ協賛ヲ經ルヲ要スルモノナリ

憲法篇 第二編 統治權ノ主體 第二章 統治權ノ主體トシテノ天皇ノ地位

五〇

- (へ) 皇帝獨逸帝國ノ爲外國ト條約ヲ締結スルニハ聯邦議會ノ協賛ヲ要シ其條約ニ效力ヲ有セシムルニハ帝國議會ノ協賛ヲ要スモノナリ
 - (ト) 只皇帝ノ專權ニ屬スル主タルモノハ獨逸ヲ代表シテ外交官ヲ送受スルト聯邦會議ノ議長タル帝國宰相ヲ任命シ其他帝國官吏ヲ進退スルノ權ヲ有スルニ止ルモノナリ
- 等ニシテ獨逸帝國ノ最高機關ハ聯邦會議ナリ元首タル皇帝ハ獨逸帝國ヲ代表スルコトト聯邦會議ニ代リテ或事務ヲ行ヒ又ハ聯邦會議ノ決議ヲ奉シ或事項ヲ處理スルニ過キスシテ比耳義國ノ元首ノ地位ヨリモ劣レルモノナリ併シ普國ハ聯邦中最強ノモノナルニヨル其國王タル獨逸皇帝ハ聯邦會議ヲ自己ノ願使ニ供シ殆ント獨逸帝國ノ最高機關タルノ實ヲ擧クルモノト云フヘシ

第四 英國ノ元首

英國ノ統治權ハ國王及國會ニ存シ元首タル國王ハ單純ナル國家機關ニアラサルト共ニ又其統治權ノ一部ヲ有スルニ止マルモノナリ故ニ英國元首ノ地位ハ君主國ノ元首ト異リ又非君主國ノ元首ノ地位ハ異ルコト勿論ナリ今先ツ非君主國ノ元首ト英國ノ元首ト異ル點ヲ述ブレハ英國國王ハ所謂殘留政權ナルモノヲ有スト雖非君主國ノ元首ハ如此キ權ヲ有スルコトナキナリ殘留政權トハ國會ガ國王ニ對シ之ヲ行フコトヲ禁止セルヤ又ハ之ヲ自ラ執行スルカ若クハ之ヲ他ニ執行スルコトヲ委任シタルモノヲ除キタル以外ノモノニシテ國王ニ依然存留スル權力ヲ云フ然ルニ非君主國ノ元首ハ明ニ委任セラレタル權限ノ外活動範圍ヲ有セサル機關ナルニヨリ固ヨリ殘留權ナルモノ之ニ附著スルノ理由ナキモノナリ之ニ反シテ君主國ノ元首ト異ル

點ヲ考フルトキハ英國國王ハ統治權ヲ總攬スルコトナク君主國ノ元首ニ專屬スル立法權ノ如キハ英國ニテハ國會ノミニ存スルモノニテ國王ニ屬セサルナリ尤モ國王ハ國會ノ議決ニ對シ不裁可權(Veto)ヲ行フコトヲ得ルモ此權モ二百年來殆ント使用セラレタルコトナキニヨリ立法權ハ嚴制限ニ國會ニ專屬シ國會マタ之ヲ專行スルモノト云フヘシ又國務大臣ハ國王ニ於テ之ヲ任免スルモノナリト雖國會政黨ノ消長ニ從ヒ之ヲ交迭セシメサルヲ得サルモノナルニヨリ大臣任免權モ實際國會ニ屬スルナリト斷シテ誤ラスト信スルナリ依テ國王ニ屬スル權力ヲ擧クレハ

- (イ) 外交事務ニ關スル獨專權ヲ有スルモノナリ即宣戰媾和條約締結及外交官派遣等ノ全權ヲ有スルモノナリ
- (ロ) 國會召集開會停會ノミナラス下院ノ解散權ヲ行フコトヲ得ルモノナリ
- (ハ) 軍隊ヲ指揮統帥シ且陸海軍編制ノ大權ヲ有スルモノナリ
- (ニ) 國務大臣ノ任免司法官ノ罷免ニ關シ制限ヲウケルノ外百官任免ノ專權ヲ有スルモノナリ
- (ホ) 行政各部ノ官制ヲ定メ得ルモノナリ
- (ヘ) 榮典ノ授與及刑事犯罪ノ赦免ヲ行ヒ得ルモノナリ

第五 君主國ノ元首

君主國ニ專制君主國ト立憲君主國トノ二種アリト雖專制君主國ノ元首ノ地位ニ就テハ我元首ノ地位ヲ講究スルノ參考ニ資スルコト少キニヨリ之ヲ略シ茲ニ專ラ立憲君主國ノ元首ノ地位ヲ

説カント欲スルモノナリ

前述シタル如ク非君主國ノ元首ハ國務ヲ處理スル一ノ機關タルニ過キサルニ依リ其權限ハ憲法其他ノ法律ニ依リ定マリ憲法及法律ノ附與セサル職權ヲ行フコト能ハサルモノナリト雖(白耳義憲法第七十八條參照)之ニ反シ君主國ノ元首ハ統治權ノ主體トシテ統治權ヲ總攬スルモノナルニ依リ君主自ラ其政務ノ一部ヲ憲法其他ノ法令ヲ以テ明ニ委任シタルモノナルカ又ハ自ラ處理スルノ範圍外ノモノト定メタルモノノ外ハ君主ノ權内ニ存スルコト當然ナリ(例ヘハ我國憲法ニ於テ公使ヲ外國ニ派遣シ又ハ外國ノ公使ヲ接受スルノ權ニツキ規定ヲ爲サハルモ當然我天皇ニ此權歸スルカ如シ固ヨリ普伊兩國ノ憲法ニ於ケルカ如ク君主國ノ憲法ニ於テ尙行政權ハ國王ニ專屬ス)トノ明文普國憲法第四十五條伊國憲法第四條參照)ヲ見ルコトアリト雖之レ只行政權ノ各省大臣ニ屬スルモノニアラサルコトヲ示スニ止リ憲法ニ依リ初メテ行政權國王ニ歸スルモノト認ムヘキモノニ非ルナリ我憲法ニ於テ如此キ規定ヲ設ケザリシハ當テ得タルモノト云フヘシ

如此君主國ノ君主ハ統治權ヲ總攬スルモノニシテ主力ノ淵源タルコト同一ナリト雖統治權行使ノ上ニ於テ慣例上若ハ憲法上君主ニ加ヘラル處ノ制限ノ範圍ニ廣狹ナキヲ得サルナリ依テ其君主ニ對スル制限ノ多少ノ順序ニ從ヒ左ニ逐次君主國ノ元首ノ地位ヲ述ヘント欲ス

一、伊太利國王

伊太利國ハ古來君主國タルサルガニヤニ依リ一統サレタルモノニテ歷史上君主國タルコト疑ナク又伊太利統一後モ其君主ノ權力他ニ讓移シタルノ形跡ナシト雖制度ノ模範ヲ當ニ佛

英ニ求メタルノ結果トシテ憲法上ノ慣例ハ民主的ニ傾キ國王ノ元首タル地位ハ實際非君主國ノ元首ノ地位ニ相類似スルニ至レリ依テ更ニ之ヲ詳述スレハ

(イ) 憲法上伊太利ハ議院内閣ノ制ヲ採ルモノニ非ルニヨリ國王大臣ヲ選任スルニ必シモ兩院議員タルモノニ限ラレサルモ慣例上多ク議員ヨリ選任セララルコトトナリ若シ大臣ニシテ兩院議員以外ノモノヨリ任命セラレタルトキハ下院ノ議員ニ直ニ選舉サルル場合ノ外上院ノ議員ニ勅選セララルモノナルナリ故ニ伊太利ニ於ケル國王ノ大臣任命權ハ此點ニ於テ慣例上制限セララルモノト云フヘシ(憲法第六十五條參照)

(ロ) 憲法上國王議會ノ議決シタル法律案ニ對シ勿論裁可權ヲ有スルモ國王ハ殆ント不裁可ヲナシタルコトナキニ依リ慣例上此權モ殆ント空名ニ歸スルモノト云フヘシ(憲法第七條參照)

(ハ) 憲法上國王ハマタ條約締結權ヲ專有シ唯領土變更ノ條約若クハ國庫ニ負擔ヲ附加スル條約ヲ締結スル場合ニ限り議會ノ協賛ヲ要スルニ止ルモノナレトモ併シ慣例上殆ント一切ノ條約ハ(但シ戰爭ニ關スル條約及同盟締結ノ條約ヲ除ク)議會ノ同意ニ依テ決スルモノナリ(憲法第五條參照)

(ニ) 普國ヲ初トシ殆ント一般ノ君主國ニテハ兩院ニ於テ法律案ヲ發案シ得ルコトヲ認ルニ拘ハラズ豫算ニ就テハ君主ヨリ之ヲ衆議院ニ先チ提出スルモノトナセリ然ルニ伊太利ニ於テハ普通ノ法律案ト均シク衆議院ニモ豫算ヲ發案シ得ルコトヲ認メタリ(憲法第十條參照)

(ホ) 君主國ノ通則トシテ國務大臣ハ君主ニ對シ責任ヲ負フモノナルニ拘ハラス伊太利ニテハ憲法ノ明文上國務大臣カ議會ニ對シ責任ヲ負フヘキモノナルコトヲ認メ得ラレサルニ拘ハラス慣例上國務大臣議會ニ對スル責任ヲ以テ國內ノ政務ヲ處理スルモノニテ國王ハ殆ント之ニ關係スルコトナキモノナリ

二、普魯士國王

普魯士モ歷史上君主國タルコト疑ナキニ拘ハラス自耳義憲法ヲ模範トシテ即民主國ノ憲法ヲ主トシテ參考ニ供シ以テ制定シタルモノナルニ依リ憲法ノ明文上君主國ノ憲法ノ規定トシテ不用ナルモノ若クハ君主國憲法ノ規定トシテ當テ得サルノ疑アルモノ尠キニアラサルナリ其例ヲ示サンニ憲法第四十五條ノ行政權ハ國王ニ專屬ストノ規定ハ茲ニ述ヘタル如ク當然ノ規定ニシテ不用ノモノナリ又憲法第四十三條ニ國王ノ不可侵ヲ規定シテ次條乃第四十四條ニ國務大臣ノ責任ヲ規定シ以テ此兩者ノ密着關係ヲ有スルカノ如ク認メシメタルハ不當ナリ(自耳義ニテハ此兩者ヲ同條中ニ規定ス)何トナレハ民主國ノ元首ハ機關ニシテ不可侵ノ規定ハ嘗ニ君主一身上ノ不可侵(例ヘハ刑事犯罪ニ對スル無責任)ノミナラス政務上ノ無責任ヲモ此中ニ包含スルモノナリト雖君主國ノ元首ハ權力ノ淵源ニシテ政務上責任ナキハ當然ノコトナルニヨリ不可侵ノ規定ハ單ニ自然人トシテノ君主ノ無責任即主トシテ刑事上ノ無責任ヲ定メタルモノナリ故ニ不可侵ノ規定ト大臣ノ責任ノ規定トハ全ク關係ナキモノナレハナリ尙又普魯憲法第六十二條ニ立法權ハ國王ト議會ト共同シテ之ヲ行フモノニテ各法律ニハ國王ト議會トノ一致トヲ要スト定メタル如キハ不當ノ尤甚シキモノナリ其他憲法第

四十五條ニ國王ノ法律執行命令發布權ヲ定ムルニ拘ハラス國王ノ獨立命令權ヲ明言セサル如キ及憲法第五十四條ニ國王ノ憲法及法律ヲ逕由スルコトヲ宣督スヘシト定メタル如キ又君主國憲法ノ規定トシテ不當ナルモノノ例ニ屬スルモノナリ今之ヨリ普魯ノ制度上其國王ノ君王國ノ元首トシテノ特點ヲ擧ケン

(イ) 國王ハ統治權ヲ總攬ス(普魯普通法典第二部第十三條)

(ロ) 國務大臣ハ國王ニ於テ自己ノ欲スル處ニ從ヒ之ヲ任命スルモノニテ之ヲ選任スルヤ政事上ノ意見ニ基カス從テ或一人ニ命シテ内閣ヲ組織セシムル等ノコトハ普魯ニ於テ全ク存セサル處ナリ

又國務大臣ハ君主ニ對シテノミ責任ヲ負フモノナリ故ニ議會ニ於テ如何ニ或大臣ノ過失ヲ質問スルモ君主ノ信任ヲ有スル以上ハ其地位ヲ退クノ必要ナシ尤普魯ニテモ彈劾ノ制ヲ設立スルコトヲ憲法ニテ定メタルモ其手續ノ規定今日ニ至ルモ尙規定セラレサルニヨリ畢竟議院ニテ大臣ヲ彈劾スルノ制度モ普魯ニテハ空文ニ過キサルモノナリ

又國務大臣ハ聯邦ノ責任ヲ負フコトナク各自自己ノ過失ニツキ責任ヲ負フモノナルニヨリ假令總理大臣交迭スルモ決シテ他ノ大臣變更ノ結果ヲ生スルモノニ非ルナリ

故ニ普魯ニテハ大臣ノ任免全ク自由ナルモノト云フヘシ(憲法第四十四條第四十五條第四十六條參照)

(ハ) 國王ハ議會ヲ何時ニテモ解散スルコトヲ得(兩院若ハ下院ノミヲ)而シテ解散ヲナスニ他ノ機關ノ同意ヲ要スルコトナク又解散ノ事由ニツキテモ毫モ制限セララルル處ナキナリ(憲

法第五十一條參照)

(ニ) 總テノ法律ハ國王ノ裁可ヲ要スルモノナリ而シテ國王ハ裁可スルト否ト全ク其自由意志ニ屬スルモノニテ假令國王發案ノ法律案ヲ一字一句モ修正スルコトナク議會ニ於テ可決スルモ國王之ニ裁可ヲ與ヘサルコトヲ得ルモノナリ(憲法第六十二條參照)

(ホ) 國王ハ議會閉會中ニ於テ法律ニ代ルヘキ勅令乃所謂緊急勅令ヲ發布スルコトヲ得而シテ此勅令ハ如何ナル法律事項モ規定シ得ルモノニテ規定事項ニツキ何等ノ制限ヲ有セサルナリ唯之ヲ公布スルニ總國務大臣ノ連署ヲ要スルノミ(憲法第六十三條參照)

(ヘ) 國王ハ非常大權ヲ有シ戰時其他非常事變ニ際シテハ憲法中ノ或條項ノ適用ヲ時ト揚處トヲ限リ停止スルヲ得ルモノナリ唯其要件其他ノ細則ヲ法律ヲ以テ定メサル可ラサルノミ(憲法第百十一條參照)

三、日本帝國天皇

我憲法ヲ制定スルニ當リ前ニハ白耳義憲法ヲ參考ノ爲主トシテ取調ヘ後ニハ獨逸内各部ノ憲法殊ニ普國ノ憲法ヲ制定ノ參考ニ供シタルニヨリ憲法上我天皇ノ地位ハ普國國王ノ地位ト大體ニ於テ其趣ヲ同クスルモノナリ併シ普國ノ憲法ヲ實施スルニ當リ常用上ノ困難ヲ感シタル條項少カラサリシニ依リ此等ノ重要ナルモノニ就テハ或ハ之ヲ改メ或ハ之ニ他ノ規定ヲ附加シテ以テ我憲法ニ採用シタルモノナキニアラサルナリ例ヘハ

(イ) 普國ニテハ前述シタル如ク其憲法第四十五條ニ執行命令ノコトヲ規定シタルニ拘ハラズ獨立命令ノコトヲ規定セサリシニ依リ或ハ當然獨立命令發布權君主ニ存スト説キ或ハ

執行命令ノ外ハ法律ノ委任ニヨルニ非レハ命令ヲ發スルヲ得スト唱ヘ學說區區ニ分レタルニヨリ我憲法ニハ第九條ニ於テ公共ノ安寧秩序ヲ保持シ又ハ臣民ノ幸福ヲ増進スルカ爲命令ヲ發シ又ハ發セシムト規定シテ獨立命令發布權ノ天皇ニ存スルコトヲ明ニシタリ

(ロ) 普國憲法ニテハ我憲法第十二條ノ如ク陸海軍ノ編制及常備兵額ヲ君主ニ於テ定ムルノ明文ナキノ結果常備兵額ハ議會ノ左右スル處トナリ獨逸帝國再興前ハ國防上不利ヲ感シタルコト尠カラサリシニ依リ我國ニテハ之等ノモノハ天皇ノ大權ヲ以テ定ムルコトヲ明言シタリ

(ハ) 普國ニテモ條約締結權國王ニ存スルコトハ我國ト同シト雖モ通商條約其他國家ニ負擔ヲ與ヘ又ハ國民ニ義務ヲ課スル處ノ條約ニ就テハ其效力發生ノ要件トシテ議會ノ協贊ヲ要スルモノナリ然ルニ我憲法第十三條ハ條約ニ關シ議會ノ參與ヲ要スルノ明文ヲ有セサルニヨリ條約締結權ハ無條件且絕對ニ我天皇ニ屬スルモノナリ

(ニ) 我憲法第三十一條ニハ憲法第二章ノ條規ハ戰時又ハ國家事變ノ場合ニ於テ天皇大權ノ施行ヲ妨クルコトナシト規定シ其大體普國憲法第百十一條ニ同シト雖モ普國憲法第百十一條ニハ其非常權施行細則ハ法律ヲ以テ定ムルコトトナシ尙我憲法第十四條ニ戒嚴ノ要件及其效力ハ法律ヲ以テ之ヲ定ムト規定スルニ拘ハラズ憲法第三十一條ノ非常大權ニ就テハ法律ヲ要スル規定全ク存セサルニヨリ無制限ニ天皇ノ爲シ得ル行動權内ニ屬スルモノヲ云フヘシ

(ホ) 普國ニテハ官制制定權國王ニ屬シ而シテ豫算ハ議會ノ協贊ヲ經テ定ムヘキモノナルニ

拘ハラス官制制定權ト豫算ノ議定權トノ關係ニツキ全ク規定ヲ缺クニヨリ官制施行ノ必要ナル豫算ヲ議會ニ於テ自由ニ削除廢滅シ得ルヤ否ヤハ一ノ憲法上ノ疑問ニ屬スルモノナリ然ルニ我國ニテハ憲法第六十七條ヲ設ケラレタルニヨリ議會ハ其豫算議定權ヲ以テ天皇ノ官制制定權ノミナラス天皇ノ大權ニ屬スル俸給規定權常備兵額確定權條約締結權等ヲ空名ニ歸セシメ以テ豫算議定權ヲ以テ此等大權作用ヲ制限スルノ結果ニ到ラシムルヲ得サルモノナリ

(ハ) 普國ニテハ豫算不成立ノ場合ニ處スル規定ヲ缺クテ以テ如此場合ニ如何ニ處シ得ヘキヤニツキ疑義百出シ結局議會ハ豫算議定權ヲ以テ行政權ヲ制限スルノ結果ニ陥ラシムルコトナキヲ保セスト雖モ我國憲法ニテハ第七十一條ニ依リ豫算不成立ノトキハ前年度ノ豫算ヲ施行スルモノト定メ以テ議會ノ豫算議定權活動ノ範圍ヲ甚々狹隘ナラシメタリ

(ト) 普國ニテハ憲法改正ヲナサントスルトキハ二十一日ヲ隔テ、二回ノ議決ヲ要スルノ外普通ノ立法手續ト異ルコトナシ即議會ニ於テ改正ノ發按ヲ爲シ得ルモノナリト雖モ(普國憲法第七條)我國ニテハ憲法第七十三條ヲ以テ憲法改正ノ發案ハ必ス天皇ノ勅命ニ依ルモノトナシ議會ヨリ改正ノ發案ヲ爲スコトハ全ク之ヲ禁止セリ
等ノ如シ而シテ此等ノ數點ニ依テ如何ニ我天皇ノ親裁權ノ範圍普國ノ國王ノ施政權ヨリ廣キヲ察知シ得可キナリ

第三章 自然人トシテノ天皇ノ特權

自然人トシテノ天皇ハ普通ノ人民ト異ナルコトナキモノ、如シト雖モ自然人タル天皇ノ侵害ハ延テ統治者ノ尊嚴ヲ害スルノ虞アルニ由リ統治者トシテノ天皇ノ尊嚴ヲ維持シ統治者トシテノ天皇ノ地位ヲ完カラシメンカ爲メニ我制度上自然人タル天皇ニ種々ノ特權ヲ賦與セリ之他國ニテモ殆ント同一ナルモノニテ今之ヨリ順序ヲ追ヒテ之ヲ説明セントス

第一節 天皇ノ不可侵權

憲法第三條ニ曰ク「天皇ハ神聖ニシテ侵スヘカラスト或ハ此規定ノ中ニハ天皇ノ政務上ノ行爲ニ對スル無責任ノ意義ヲ包含スルモノナリト説キ其根據トシテ歐洲諸國ノ憲法ニハ君主ノ神聖ニシテ侵スヘカラサル規定ト大臣ノ責任ニ關スル規定ト相干聯スルコトヲ唱フル者アリト雖モ我國ノ如キ君主國ニ於テハ此說ヲ容ルヘキニ非サルナリ何トナレハ君主ハ統治權ノ主體ニシテ權力ノ中心タルニ由リ君主トシテノ天皇ノ無責任ナルコトハ當然ノ事ニシテ之ニ關シ明文ヲ必要トセサルモノナレハナリ故ニ我憲法第三條ハ單ニ自然人タル天

不可侵權
ト大臣ノ
責任

憲法篇 第二編 統治權ノ主體 第三章 自然人トシテノ天皇ノ特權 第一節 天皇ノ不可侵權

不可侵權
ノ結果

皇ノ不可侵ナルコトヲ規定シタルニ止マルモノナリ今此規定ノ結果ヲ述フレ
ハ左ノ如シ

第一 天皇ハ君主ノ地位ヨリ斥ケララルコトナシ

第二 天皇ハ決シテ刑事上ノ責任ヲ負フコトナシ

第三 天皇ハ民事上ノ行爲ヨリ公法上ノ結果ヲ生スル責任ヲ受クルコトナシ

其他刑法ニ於テ普通人ニ對スル犯罪ニ比シ天皇ニ對スル犯罪ヲ重カラシメタルヲ舉ケ是レ亦憲法第三條ノ結果ナリト唱フル者アリト雖モ是レ憲法第三條ニ關セサルモノトス何トナレハ之ヲ不可侵ト名クルトキハ輕重ノ程度ノ差異アルモ一般人民ニ對スル犯罪モ刑法ニ依リ罰セララルニ由リ各人モ亦皆不可侵權ヲ有スルモノト謂ハサルヘカラサレハナリ

榮譽權

第二節 榮譽權

第一 宮廷ヲ組織スル權

君主ハ國務ニ關スル官應ニ準シテ宮廷ヲ作り以テ自然人タル天皇ニ關スル事務ヲ處理セシムルコトヲ得ルモノナリ而シテ是ハ亦以テ天皇ノ尊嚴ヲ示スコトト爲ルナリ此組織ヲ宮廷ト名ケ爵位ノ如キハ此宮廷ニ於ケル待遇ノ段階ニ關スルモノナリ

第二 守衛儀仗ノ權

軍人ハ一私人ノ私用ニ供スヘキモノニ非スト雖モ天皇ハ之ヲ以テ自己ノ守衛ニ供シ又其一部ヲ儀仗兵トシテ自己ノ尊榮ヲ保ツノ用ニ供スルコトヲ得ルモノナリ

第三 敬稱ノ權

皇室典範第十七條ニ依リ天皇ハ陛下ナル尊稱ヲ保チ又自己ヲ呼フニ朕ヲ以テシ又外國ト條約ヲ締結スル場合ニハ其條約文中ニ「天祐ヲ保有シ萬世一系ノ帝祚ヲ踐ミタル大日本帝國皇帝陛下」ト書スルヲ常トセリ

第四 紋章ノ權

天皇ノ用フル所ノ紋章ハ濫ニ之ヲ用フルコトヲ他ニ禁シ特別ノ紋章ヲ用フ

ルヲ以テ天皇ノ一ノ特權ト爲セリ

其他榮典ヲ授與スルノ權或ハ君主ノ誕生日ニ人民ヲシテ祝意ヲ表セシメ若クハ凶事アリタル場合ニ弔意ヲ表セシムルカ如キコトヲ以テ君主ノ榮譽權ノ一トシテ數フル者アリト雖モ此等ノモノハ一ハ憲法上ノ大權ニ屬シ一ハ臣民ニ義務ヲ課シタルニ止リ共ニ君主ノ榮譽權ト稱スルモノニ非サルナリ

第三節 天皇ノ財産上ノ特權

第一 皇室經費ニ對スル權

皇室經費ハ年年國庫ヨリ支出セラルル所ノモノニシテ之ヲ國庫ヨリ支出スルニ付テハ其増額ノ場合ヲ除ク外帝國議會ノ協贊ヲ要セサルモノナリ(憲法第六六條 皇室典範第四七條 第四八條)

第二 世傳御料ニ對スル權

世傳御料トハ皇室ニ屬スル財産中分割贈與スルコトヲ得サル所ノ世襲財産ヲ指スモノナリ故ニ此世傳御料ハ皇位ノ繼承ト共ニ當然前君主ヨリ新君主

榮典ノ授與ハ榮譽權ノ執行ナルヤ

皇室經費

世襲財産

ハ之ヲ繼承スルコトヲ得ルモノトス而シテ此世傳御料ニ土地物件ヲ編入スルニハ極密顧問ニ諮詢シタル上勅令ヲ以テ定メラルモノニテ宮内大臣ヨリ之ヲ公示スルモノナリ(皇室典範第八章參照)

第四節 皇室ニ首長タルノ權

我皇室典範ニ於テハ天皇ハ皇室ノ首長ナリトノ明文ナシト雖モ其第三十五條ニ「皇族ハ天皇之ヲ監督ス」トノ明文アルニ由リ天皇カ皇室ノ首長タルノ趣旨ハ間接ニ明カナリ今天皇ノ皇室ニ首長トシテノ權利ヲ舉クレハ

第一 皇族ノ旅行ニ付キ勅許ヲ與フルコト

皇族外國ニ旅行セントスルトキハ皇室典範第四十三條ニ依リ勅許ヲ受クヘキモノナリ外國ニ於テハ君主ノ許可ナクシテ旅行スル王族ニハ其經費ヲ支給スルコトヲ禁スル所アリト雖モ我國ニ於テハ勅許ヲ得ステ外國ニ旅行スル皇族ニ對シ此ノ如キ制裁ヲ規定シタルモノナキニ依リ天皇ノ任意ニ之ヲ懲戒處分ニ處スルニ止マルモノナリ又外國ニテハ王族カ他國ノ領土内ニ

皇室ノ首長トシテノ權利

許可ナクシテ旅行スルコトヲ禁ズルノ制裁

憲法篇

第二編 統治權ノ主體 第三章 自然人トシテノ天皇ノ特權
第四節 皇室ニ首長タルノ權

天皇ハ族
行ノ許ハ
ナ自由ハ
拒ムヲ得
ルヤ

許可ナキ
結婚ノ効
果

於テ土地家屋等ヲ所有スル場合ニ他國ニ旅行セントスルトキハ君主ハ必ス之ヲ許ササルヘカラスト唱フル學者アリト雖モ我國ニ於テハ之ニ關シ何等ノ規定ナキニ依リ旅行ノ許否ハ全ク天皇ノ任意ニ屬スルモノト謂フヘシ

第二 皇族ノ結婚ニ付キ勅許ヲ與フルコト
皇室典範第四十條ニ依リ皇族結婚セントスルトキハ勅許ヲ要スヘク而シテ其許可ハ皇族相互間ノ結婚タルト皇族ト華族トノ間ノ結婚タルト又皇女カ華族ニ嫁スル場合タルト否トヲ問ハス即チ皇位繼承ニ關係アル場合ト否トヲ問ハス之ヲ要スルモノナリ今勅許ヲ受ケスシテ結婚シタルトキノ結果ヲ考フルニ民法ニ於テハ父母ノ同意ヲ得スシテ結婚シタル場合ハ取消シ得ルモノナルモ勅許ヲ得スシテ結婚シタル場合ハ其結婚成立セサルモノト考フヘキナリ其理由ハ獨逸及ヒ埃太利ニ於テハ君主ノ許可ヲ要スル結婚ハ君位繼承ニ關係アル場合ニ限ルモノナリ隨テ許可ナキ結婚ヲ爲シタル者ハ君位繼承上ノ權利ヲ有セサルニ止マリ結婚不成立ト看做ササルモ我國ニ於テハ皇女ノ華族ニ嫁スルカ如キ皇位繼承ニ全ク關係ナキ場合ニ於テモ許可ヲ要

スルモノトセルカ故ニ天皇ノ勅許ハ必スシモ君位繼承ニ關係アルヲ以テ與フルモノニ非サルコトヲ推定シ得ヘク隨テ勅許ヲ經サル皇族ノ結婚ハ民法上モ全ク成立セサルモノト認ムヘキモノナレハナリ(皇室典範第四〇條第四一條)

我國ニテハ皇族ハ皇族相互間ニ於テ結婚スヘキヲ原則ト爲スト雖モ皇族ハ特ニ天皇ノ認許アリタル華族トモ亦結婚スルコトヲ得ヘキナリ然ルニ獨逸及ヒ埃太利ニ於テハ最モ正統ナル皇族王族ノ結婚ハ對等者間ニノミ限ルモノニシテ即チ皇族王族ハ君主タル家ノ女子若クハ君主タリシ家ノ女子或ハ對等者ト認メラルル特定ノ貴族ノ女子ト結婚スルトキニ限り最モ正當ナル結婚ト認メラレ其間ニ生レタル子ニ非サレハ君位ヲ繼承スルノ資格ナキモノトセラレ其以外ノ結婚モ民法上ノ手續ヲ正當ニ履ム以上ハ結婚トシテ成立スルモ其間ニ出生シタル子ハ君位繼承ノ資格ナキモノトス故ニ我國ニ於テハ皇位繼承上ヨリ觀察スルトキハ皇族結婚ノ範圍彼ニ比シテ廣ク而モ皇位ヲ繼承スル者ハ必スシモ嫡出子タルヲ要セサルニ由リ母系ノ範圍ハ甚ク

廣キモノト謂フヘキナリ

第三 皇族ノ選定シタル後見人ニ對シ認可ヲ與ヘ又ハ後見人ヲ自ラ選定シ又ハ總テ後見人ニ對シ監督ヲ爲スコト

皇室典範第三十七條ニ依リ天皇ハ其父母ノ選定シタル後見人ヲ認可シ又選定シタル後見人ナキトキ又ハ選定シタル後見人承諾セサルトキ自ラ之ヲ選定シ得ルモノトス(後見人ハ總テ成年ノ皇族ニ限ラル)又其後見人ハ父母ニ由リ選定セラレタルト天皇ニ由リ選定セラレタルト間ハス總テ天皇ハ之ニ對シテ後見監督人ノ地位ヲ占ムルモノナリ(皇室典範第三七條第三八條)

第四 天皇ハ皇族子女ノ教育及ヒ保育ニ付キ監視ヲ爲スコト(皇室典範第三七條)

第五 天皇ハ皇族ヲ懲戒シ得ルコト(皇室典範第五二條)

懲戒處分ノ制裁ニ付テハ詳細ナル規定ヲ缺クト雖モ皇室典範第五十二條ニ依リ皇族ノ特權ノ全部若クハ一部ヲ其事情ニ應シ停止若クハ剝奪スルコトヲ得ルナリ又懲戒シ得ル場合ハ皇室典範第五十二條ニ於テ皇族其品位ヲ辱

カシメタルトキ及皇室ニ對シ忠實服從ノ義務ヲ缺ク場合ト規定セラレタリ

第五節 外國ノ君主ヲ兼ヌルノ權

外國ヨリ身上聯合ヲ申込マレタル場合ニ憲法上自由ニ天皇ハ之ヲ承諾スルコトヲ得ルヤ否ト云フニ普國憲法第五十五條ニ國王ハ兩院ノ同意ナクシテ他國ノ君主トナルコトヲ得スト規定セラレ初メ草案ニ此規定ナカリシモ固ト普國憲法ハ其模範ヲ白耳國憲法ニ採リタルモノナレハ普國憲法審議委員ハ評議ノ末遂ニ白耳義國憲法第六十二條ニ依リ此規定ヲ設ケラレタルモノナリ而シテ其理由トスル處ハ國王カ多クノ國ノ君主タルトキハ國ニ危難ヲ及ホスコトアルカ故ニ之ヲ避クルカ爲メ此ノ如キ規定必要ナリト云フニアリ併シ我國ニハ明文ナキ故ニ若シ我天皇ニシテ莫大ノ負債ニ苦ム處ノ國ノ君主ヲ兼ネ其結果本國ノ負擔ヲ増ストキハ憲法第六十二條ニ依リ議會ノ協贊ヲ要スルモ計ラレスト雖然ラサルトキハ之ヲ必要トセスト論定スヘキナリ

第四章 皇位繼承

第一節 皇位繼承ノ性質

皇位繼承ノ意義

統治權ノ主體タル天皇ノ地位ハ自然人ヲ以テ充タスモノナリ而シテ自然人ハ死亡スルコトヲ免ルルコト能ハサルニ由リ其皇位ニ在ル所ノ自然人ノ變更ヲ避クルヲ得ス其自然人ノ變更ヲ皇位繼承ト稱ス然レトモ之ニ付キ特ニ注意スヘキハ皇位ニ在ル所ノ自然人變更スルモ決シテ皇位其モノニ變更ヲ及ホサルコトニシテ如何ニ屢其自然人ハ變更スルモ皇位ナルモノハ過去、現在及ヒ將來ヲ通シテ一位ヲ爲スモノナルコト是ナリ或ハ皇位ハ法人ナリ或ハ君主ハ一人ナリト稱スル者アルハ之カ爲メナリ社團法人ニ於テ其法人ヲ組織スル者カ如何ニ變更スルモ法人ニ何等ノ影響ヲ及ホササルカ如ク自然人タル天皇ハ如何ニ更迭スルモ皇位其モノハ變更セサルナリ是ニ於テ自然人タル天皇ト統治權ノ主體タル天皇トハ大ナル區別アルコトヲ知ルヘシ自然人タル天皇ハ屢變更スト雖モ皇位ハ變更スルコトナク又皇位トハ統治權ノ主體タル天皇ノ地

皇位ハ法人ナリ

君主ノ死亡ハ國家ノ消滅トナラス

皇位繼承ト家督相續トノ差異

位ヲ指スモノナルニ由リ統治權ノ主體タル天皇モ變更スルコトナキナリ是レ「君主ハ死スルコトナシ」トノ法律上ノ諺アル所以ナリ或ハ自然人タル君主ハ死亡スルコトヲ避クルコト能ハサルニ由リ若シ君主ヲ以テ統治權ノ主體ト爲ストキハ君主ノ死亡ト共ニ國家ハ消滅スルコトト爲ルカ故ニ「君主カ統治權ノ主體タリ」トノ說ハ認ムルコト能ハスト唱フル者アリト雖モ是レ統治權ノ主體タル君主ト自然人タル君主トヲ別クサルノ誤ニ基クモノナリ

今皇位繼承ノ家督相續ト異ナルノ點ヲ擧クレハ左ノ如クナルヘシ

第一 家督相續ハ家督ヲ讓渡シ及ヒ讓受クルノ觀念ニ基クト雖モ皇位繼承ハ之ト異ナリテ讓渡讓受ノ觀念ニ基クモノニ非サルナリ若シ天皇崩御スルトキハ其瞬間ニ於テ繼承ノ順位ニ當ル者皇位ニ即クモノニテ次テ天皇ト爲ル者カ前代天皇ノ死亡ノ事實ヲ知ルト否トヲ問ハサルナリ蓋シ皇位ナルモノハ讓渡讓受ノ目的物ト爲ルモノニ非サレハナリ

第二 家督相續ノ場合ト異ナリテ皇位繼承ニ於テハ次代ノ天皇カ皇位ヲ前代ノ天皇ヨリ讓受クルモノニ非サルヲ以テ皇位繼承ノ時ニ際シ繼承ノ順序ニ

當ル者カ其繼承ヲ拒ムコトヲ得サルナリ何トナレハ前代ノ天皇ノ崩御ト共ニ繼承ノ順序ニ當ル者ハ既ニ天皇ト爲ルヲ以テ繼承ヲ辭スルノ餘地存セサレハナリ

第三 皇位繼承ハ家督相續ト異ナリテ繼承ノ順序ニ當ル者法ノ當然ノ結果トシテ繼承スルモノナルカ故ニ自己ノ利益ノ爲メニ之ヲ讓受クルノ考ヲ容レサルナリ隨テ繼承ノ順序ニ當ル者自己ノ知ラサル間ニ若クハ自己ノ同意ナクシテ繼承ノ順序ヲ變更セラルルモ既得權ヲ主張シテ不服ヲ訴フルコトヲ得サルモノトス蓋シ皇位ヲ繼承スルコトニ對シテハ既得權ナルモノ存在セサレハナリ我國ニテハ皇位繼承ノ順序ハ皇室典範ニ依リテ定マルモノニテ皇室典範ヲ改正セントスルトキハ皇族會議ニ諮詢スルモノナリト雖モ之ヲ以テ繼承ノ順序ヲ變更スルニ皇族ノ同意ヲ要スルモノト考フヘカラス何トナレハ皇族會議ニ諮詢スルモ天皇ハ必スシモ皇族會議ノ意見ヲ採用スルノ義務ナケレハナリ先年獨逸ニ於テ君位繼承ノ順序ヲ變更スルニ繼承者ノ同意ヲ要スルモノナルヤ否ヤニ付キ學者間ノ一大問題ト爲リタルコトアリシ

繼承者ノ同意ヲ得ルニシテ繼承ノ順序ヲ變更シ得ルヤ

繼承者ノ同意ヲ得ルニシテ繼承ノ順序ヲ變更シ得ルヤ

モ今日一般ノ定説ニテハ固ヨリ之ヲ要セサルモノト爲セリ

終リニ憲法ニ皇位繼承ニ關スル規定ヲ詳細設ケスシテ之ヲ皇室典範ニ讓リタル理由ヲ一言センニ抑我憲法ニ於テ皇位繼承ニ關スル規定ヲ典範ヲシテ定メシメシハ蓋シ誰人ヲシテ攝政ノ任ニ當ラシムヤハ皇室典範ニ於テ定メ其ノ他貴族院ノ組織ハ貴族院令ヲ以テ之ヲ定メ衆議員ノ組織ハ選舉法ヲ以テ之ヲ定ムルト同一ノ主旨ニ出テタルモノナリ即チ我憲法起草者ハ統治機關ノ權限ハ之ヲ憲法ニ於テ規定シ其組織ハ他ノ特別法ニ讓ルノ方針ヲ執リタルノ結果ニ外ナラサルモノナリ固ヨリ天皇ハ統治機關ニアラスシテ統治權ノ主體ナルモ天皇ニ就テモ機關ノ例ト均シク統治權ノ主體ノ何人ナルヤノ問ニ對スル答即チ天皇ノ統治權ノ主體ナルコトハ憲法ニ於テ之ヲ定メ誰人カ此天皇ノ地位ニ當ルカノ規定ハ之ヲ皇室典範ニ讓リタルモノナリ今皇位繼承ニ關スル規定ヲ憲法以外ニ置キタル當否ヲ考フルニ憲法義解ノ著者ハ將來ニ臣民ノ干涉ヲ容レサルヲ以テ皇位繼承ニ關スル規定ヲ皇室典範ニ置キタル理由ノ一トナスト雖モ皇位繼承ニ關スルコトハ義解著者ノ唱フル如キ君家ノ私事ニ屬スルモノ

ニアラス又臣民ノ權義ニ關スルモノニアラスト云フ可ラサルナリ蓋シ何人カ統治權ノ主體タル地位ニ當ルヤ又何人カ天皇トシテ帝國ヲ統治スルヤハ國家ノ根本ノ大則ニシテ臣民ニトリテモ重大ナル事ニ屬スレハナリ從テ皇位繼承ニ關スル規定ハ皇室典範中ニ規定スヘキモノニアラサルナリ故ニ獨逸各邦及ヒ埃太利ニ於テモ從來君位繼承ヲ君家ノ私事ト解シ家法ニ之ヲ規定シタリシモ今日ハ或ハ之ヲ憲法中ニ入レ又憲法ニ載セス依然之ヲ家法中ニ存留セシムル國ニテモ此君位繼承ニ關スル規定ハ憲法ノ一部ナリトシ之ヲ改正セントスルトキハ憲法改正ノ手續ニ依ルモノト解釋セリ若シ獨逸各邦及埃太利ノ家法中ニ於テ君位繼承ニ關スル事項存スルヲ例トシテ我皇室典範中ニ皇位繼承ニ關スル規定存スルノ正シキコトヲ辯護スルモノアラハ之レ獨逸家法ノ沿革ヲ知ラサルコトヲ表白スルモノナリト云フヘキナリ

第二節 皇位繼承發生ノ時期

既ニ述ヘタルカ如ク皇位繼承ノ順序ニ當ル者ハ前代天皇ノ崩御ノ瞬間ニ繼承

即位式

スルモノナリ故ニ繼承ノ時期ハ前代天皇崩御ノ時ナリト謂フヘシ多クノ國ニ於テハ新君主即位シタル後即位ノ式ヲ舉クト雖モ此即位ノ式ナルモノハ單ニ儀式タルニ止マリ此式ヲ行フ時ヲ以テ繼承ノ效力生スヘキモノニ非ス我皇室典範第十條ニハ天皇崩スルトキハ皇嗣即チ踐祚シトアルハ此義ナリ又同條ニ祖宗ノ神器ヲ承クトアリト雖モ祖宗ノ神器ヲ承クルハ必スシモ即位ノ效力發生ノ必要條件ニ非ス若シ一大事變ノ生スルコトアリテ祖宗ノ神器ナルモノ一時之ヲ見出スコト能ハス隨テ直チニ之ヲ承クルコト能ハストスルモ皇位繼承ノ效力生スルコト疑ナキナリ又歐洲ニテハ君主即位ノ後貴衆兩院ノ議員ノ面前ニ於テ憲法ヲ遵奉スルコトヲ宣誓セサルヘカラサルノ明文若クハ慣習ヲ有スルモノアリト雖モ此宣誓モ亦即位ノ效力發生ノ條件ニ非ス即位式ト等シク此宣誓ヲ爲ササルコトアリト雖モ君主タルニ妨ナキモノトナセリ

宣誓

第三節 皇位繼承資格ノ要件

我國ニ於テハ皇位繼承資格ノ要件ハ憲法第二條及ヒ皇室典範ニ於テ定マル今

之ニ依ルトキハ左ノ如シ

第一 始祖ノ後裔タルコト

皇位ヲ繼承スル者ハ皇統ニ屬スル者ニ限ルモノニシテ必スシモ直系ノ子孫タルコトヲ要セサルモ血統ノ子孫タルコトヲ要スルナリ故ニ我皇室典範ニ於テハ養子ヲ禁シタリト雖モ縱令之ヲ禁セサルモ養子ハ皇位繼承ノ資格ナキモノトス又他國ニテハ始祖ノ誰タルヲ示スト雖我國ニテハ明了ナル事實トシテ之ヲ記セサルナリ

第二 男系ノ男子タルコト

我國ノ歴史ニ於テハ女皇ヲ見タルコト少カラスト雖モ我皇室典範ニ於テハ男系ノ女子及ヒ女系ノ者ヲ全ク排斥セリ故ニ男子タルモ女系ニ出ツル者及ヒ男系ニ出ツルモ女子タル者ハ全ク繼承ノ資格ナキモノトス歐洲ニ於テハ獨逸、埃太利、瑞典等ノ如キ獨逸ト人種ヲ等シクスル國及ヒ王室獨逸ヨリ出テタル白耳義ノ如キ國ニテハ此男系ノ男子主義ヲ採リ尙伊太利モ男系男子主義ヲトルモノナリ

養子

皇室典範 第九條

第三 身體上及ヒ精神上缺點アリテ繼承ノ順序ヲ變更セラレタルコト

身體及ヒ精神上ノ缺點ヲ以テ君位ノ資格ナシトスルハ近世ノ憲法ニ於テ之ヲ認メス斯ノ如キ場合ニ於テハ攝政ヲ置クヲ以テ例トセリ蓋シ斯ノ如キ場合ニ君主ノ資格ナシトスルトキハ紛議ヲ生スルノ恐アレハナリ我皇室典範第九條ニハ皇嗣精神若クハ身體ノ不治ノ重患アリ又ハ重大ノ事故アルトキハ皇族會議及ヒ樞密顧問ニ諮詢シ繼承ノ順序ヲ換フルコトヲ得トアリテ身體又ハ精神缺點ノ重大ナルト其ノ缺點不治ナルトノ二條件ヲ具備スルトキハ繼承ノ資格ヲ失フモノトセラレタリ故ニ一時ノ過失或ハ疾病ヲ理由トシテ順序ヲ換フルコトヲ得サルナリ然レトモ第九條ノ場合ニハ當然其資格ヲ失フモノニアラス繼承ノ順序ヲ變更シテ始メテ其資格ヲ失フモノナリ又皇嗣トアルニ依リ天皇崩御シ一旦皇位ニ即キタル以上ハ攝政在任中ト否トヲ問ハス第九條ヲ適用スルコトヲ得サルモノナリ而シテ第一第二ノ資格要件ヲ全然有セサル者ト此第九條ニ依リ繼承ノ順序ヲ換ヘラレタル者トハ同一ノモノニアラスシテ順序ヲ換ヘラレタル者ハ更ニ其順位ニ當リタル時繼承

スルコトヲ得ルコトヲ注意スヘキナリ
其他歐洲ノ君位繼承ノ要件ヲ擧クレハ

第一 嫡出ノ皇子タルコト

歐洲諸國ノ多クハ君位繼承ノ資格アル者ハ嫡出ノ子ニ限ルモノトナシ唯例
外トシテ土耳其ニ於テハ母ノ誰タルヲ問ハス宮女ノ所生ニ係ル所ノ者ハ繼
承ノ資格アルモノトセリ白耳義及ヒ千八百七十年前ノ伊太利ニ於テハ嫡出
子ニアラサルモ認知セラレタル者ハ繼承ノ資格アルモノトセラレタリ我國
ニ於テハ皇室典範第四條ニ依リ皇庶子孫ト雖モ皇位ヲ繼承スルコトヲ得ル
モノナリ

第二 家法ニ從ヒ正當ノ結婚ニ因リ生出シタルモノナラサルヘカラス

露西亞埃地利普漏西バイエルン等ニ於テハ皇族又ハ王族ノ結婚ハ總テ君主
ノ許可ヲ要シ其許可ナキ結婚ヨリ生シタル子孫ハ繼承ノ資格ナキモノトセ
リ英國ニ於テモ國王ノ許可ヲ要スレトモ若シ王族ノ年齢二十五歳以上ナル
トキハ許可ナクシテ結婚スルコトヲ得又其結婚ヨリ生シタル子孫ハ繼承權

ヲ有スルモノトナセリ然レトモ若シ其王族ニシテ國王ノ認可ナク結婚セン
トスルトキハ一年以前ニ樞密院ニ通知シ期限内ニ國會カ其結婚ヲ否認スル
コトヲ宣言セサルトキニ限り有效ナルモノナリ
我國ニ於テハ皇室典範第四十條ニ依リ皇族ノ結婚ハ勅許ヲ要スルモノナリ
而シテ其ノ勅許ハ國法上ノ效力ヲ生セシムルカ爲メ必要ナルノミナラス結
婚成立ノ要件ナリ若シ勅許ヲ經サル婚姻ナルトキハ是レ無効ナル婚姻ニシ
テ從テ其婚姻ヨリ生シタル子ハ嫡出子ニアラサルナリ又天皇ノ婚姻ニ對ス
ル許可ハ結婚式ヲ擧ケタル後ニ與フルヲ得ス事後ノ承認ハ何等ノ效力ヲ有
セサルモノナリ何トナレハ許可ヲ受クヘキ規定ヲ遵守セサルハ是レ法規違
反ニシテ單ニ天皇ノ權利ヲ犯シタルノミニ止マラサルヲ以テ天皇ノ承認ノ
ミニ因リ效力ヲ有セシメ得ルモノニアラサレハナリ
此制度ハ獨逸埃地利ノ特別ノ制度ニ基クモノニシテ沿革的ノ理由ニ基クモ
ノナリ對等ノ結婚トハ君主ノ一族カ自國又ハ他國ノ君主ノ一族又ハ君主タ
リシ家ノ系統ノ者ト婚姻スルヲ謂フ尙ホ其外特別ノ門閥ト婚姻スルコトヲ

對等ノ結婚ト認ムルコトアリ對等ノ結婚ニアラサルモノヲ不倫ノ結婚ト云フ不倫ノ結婚ヨリ生シタル者ハ君位ヲ繼承スルノ資格ナシ
伊太利ニ於テハ千八百七十年マテハ對等ノ結婚タリシコトヲ要セザリシモ同年以後對等ノ結婚ヨリ生シタル者ニアラサレハ繼承ノ資格ナキモノトナシ白耳義ニ於テハ王位繼承ノ資格トシテ對等ノ結婚者ヨリ生出シタルコトヲ要セサルナリ

我皇室典範第三十九條ニハ皇族ノ婚嫁ハ同族又ハ勅旨ニ由リ特ニ認許セラレタル華族ニ限ルコトヲ規定シ其他ノ華士族平民トノ婚姻ヲ無効ナラシメタリ故ニ華士族平民等ト結婚シテ其間ニ生レタル子ハ嫡出子ニアラサルナリ又外國ノ皇族又ハ王族トノ結婚ヲ認メサルカ故ニ此等ノ者ト結婚シタルトキモ其間ニ生出シタル子ハ同シク嫡出子ニ非サルナリ今此制度ヲ歐洲ノ對等ノ婚姻ノ制ト對照センニ彼ニ在リテハ結婚ノ資格確定不同ノモノナレトモ我皇室典範ノ側度ニ在リテハ授爵ヲ以テ婚姻資格ヲ與ヘ得ルモノナリ
第三 或特定ノ宗教ヲ信スルコト

皇室典範第三十九條對歐洲結婚

歐洲及ヒ亞細亞ニ於テハ特別ノ信教ヲ以テ君位繼承ノ資格トナスモノアリ英國ニ於テハ英國ノ教會ニ屬セサル者及ヒ羅馬舊教信者ト結婚シタル者ハ皇位ヲ繼承スルコトヲ得ス故ニ羅馬舊教ニ改宗シ又ハ羅馬舊教者ト結婚スルトキハ王位ヲ失フノ結果ヲ生ス普漏西ニ於テハ信教ニ付キ制限ナキモ羅馬舊教ノ僧侶ハ王位ニ即クヲ得サルコトハ同國學者ノ主張スル所ナリウヰルテンブルヒニ於テハ君主ハ耶蘇教ニ屬セサルヘカラストナシ埃地利ニ於テハ皇位ニ即ク者ハ羅馬舊教ヲ信セサルヘカラストナセリ露西亞ニ於テハ皇帝ハ希臘教徒ナルヘク土耳其波斯ニ於テハ君主ハ回教信者トナラサルヘカラサルナリ我國ニ於テハ信教ニ關シテ全ク自由ニシテ何等ノ制限ナシ

第四節 皇位繼承ノ順序

現代ノ君主ノ皇子又ハ皇孫ニテ繼承ノ順序ニ當ルトキハ之ヲ皇太子或ハ皇太孫ト宣言スルモノニシテ我國ニテハ皇太子及ヒ皇太孫ノ宣言ハ詔書ノ公布ニ由ルヘキモノト爲セリ今皇太子皇太孫ノ宣言ハ如何ナル效力ヲ有スルヤト云

皇太子或ハ皇太孫ノ宣言ノ效果

71-4. PM. 8

フニ當ニ左ノ如クナルヘシ

第一 皇太子、皇太孫ト宣言セラレタルトキハ天皇ト同シク滿十八歳ヲ以テ成年ニ達ス

第二 攝政ノ順序ニ當ル者未成年者ナルカ爲メ其次ノ順位ニ當ル者攝政ト爲リタル場合ニ皇太子、皇太孫ニ限り其未成年ニ達シタル曉ニ攝政ノ地位ヲ自己ニ讓ラシムルコトヲ得

宣言ノ結果ハ右ニ述フルカ如クニシテ皇位繼承ニ關シテハ何等ノ效果ヲ有スルコトナキモノナリ即チ皇太子、皇太孫ト宣言セラレタル後繼承ノ順序上之ニ先ツヘキ者生シタルトキハ其者カ繼承スヘキモノナリトス

繼承ノ順序ヲ定ムルニ三ノ主義アリ曰ク最近親主義、曰ク年長主義及ヒ直系主義是ナリ直系主義トハ繼承ノ順序直系ノ下級ニ下ルモノヲ謂ヒ年長主義トハ等親ノ遠近ニ拘ハラズ年長者ヲ以テ繼承セシムルノ主義ヲ謂ヒ最近親主義トハ前君主ニ最モ近キ血統ニ在ル者ヲシテ繼承セシムルモノヲ謂フ今日一般ニ行ハル、君位繼承ノ主義ハ右ノ三主義ノ一ヲ絶對ニ行フモノニ非スシテ此三ヲ

繼承ノ順序ニ關スル主義

併用シタルモノナリ我國ニ於テモ亦然ルモノニテ今皇室典範ニ基キ皇位繼承ノ順序ヲ要約シテ述フルトキハ

第一 直系ヲ先ニシテ傍系ヲ後ニスルモノナリ(皇室典範第五條、第六條)

第二 同等親ノ間ニ於テハ年長者ヲ先ニスルモノナリ(皇室典範第八條)

第三 直系ナクシテ傍系者ニ繼承ノ順序移ルトキハ最近親ノ者ヲシテ繼承セシムルモノナリ(皇室典範第七條)

我國ニ於テハ前ニ述ヘタル如ク嫡子ノミナラス庶子ヲシテ皇位ヲ繼承セシムルコトアルニ由リ嫡庶ノ間ニ其順序ヲ定ムルノ必要アリ而シテ皇室典範第四條及ヒ第八條ニ從フトキハ嫡子ヲ先ニシテ庶子ヲ後ニスルモノナリ

第五節 胎中皇子

民法第九百六十八條ニ於テハ「胎兒ハ家督相續ニ付テハ既ニ生マレタルモノト看做ス」ト規定セラレタリ然ルニ皇位繼承ニ付テハ胎中皇子ノ繼承權ニ付キ何等ノ規定ヲ有スルコトナシ是ニ於テ胎中ノ皇子ハ皇位繼承ノ資格ヲ有スルモ

ノナリヤ否ヤ又皇位繼承ノ順序ニ立ツモノナリヤ否ヤ等ノ疑問ヲ生ス胎中ノ皇子ハ繼承ノ資格ヲ有シ隨テ繼承ノ順序ニ立ツモノナルコトヲ主張スル者バ曰ク總テ法律上ノ利益ニ付テハ胎兒ハ之ヲ生レタルモノト同一視セサルヘカラス而シテ皇位繼承ノ問題ハ法律上ノ利益ニ關スルモノナルニ由リ此場合ニ於テモ生レタルモノト同一ニ之ヲ取扱ヒ繼承ノ資格ヲ之ニ認メサルヘカラサルモノナリト此說ニ付テハ左ノ三ノ批難ヲ免レサルナリ

第一 胎兒ヲ生レタルモノト視ルハ一ノ法律上ノ擬制ナルニ因リ明文ヲ有スルニ非サレハ此ノ如ク認ムルヲ得サルモノナリ

第二 一步ヲ譲リテ明文ナキトキモ尙ホ此原則ハ行ハルモノトスルモ皇位繼承ハ利益ノ問題ニ非サルナリ故ニ此原則ヲ皇位繼承ノ場合ニ適用スルコトヲ得サルモノトス

第三 尙ホ一步ヲ譲リテ繼承ヲ法律上ノ利益ノ問題トスルモ胎兒ヲシテ繼承セシムルトキハ左ノ不都合ナル結果ヲ生スルモノナリ

(イ) 未成年者ニ對シテ攝政ヲ置クノ明文アルモ胎兒ニ對シテ攝政ヲ置クノ

明文ナキニ由リ胎兒繼承スルモ攝政ヲ置ク能ハサルノ結果ヲ生スルナリ

(ロ) 一步ヲ譲リテ攝政ヲ置クコトヲ得ルモノトスルモ胎兒ハ其後死産シタルトキ若クハ女子ナリシトキ前君主ノ死亡ヨリ此出產ニ至ルマテノ間皇

位ヲ空クセシメタルノ結果ヲ生スルナリ

故ニ此說ハ同意ヲ表スルコトヲ得サルモノトス即チ胎中皇子ハ胎中ニ存在スル間繼承ノ資格ヲ有スルコトヲ隨テ繼承ノ順序ニ立チテ繼承スルコトヲ得サルモノナリ然ルニ此ニ一論者アリ曰ク胎中ノ皇子若シ男子トシテ生レタルトキハ其者正當ナル繼承者ナルニ由リ胎兒ナリシカ爲メ他ノ繼承ノ順序ニ在ル者繼承シタリシ場合ニハ其者皇位ノ地位ヲ現ニ男子トシテ生レタル皇子ニ譲ラサルヘカラサルモノナリト併シ繼承ノ順序ハ繼承ノ必要ナル事實生シタルトキニ於テ之ヲ見ルヘキモノニテ右ノ問題ニ付テハ胎中ノ皇子ハ前君主死亡ノトキ繼承ノ資格ヲ有スルナラハ第一ノ繼承ノ順序ニ立ツモノナリト雖モ既ニ他ノ者正當ナル順序ヲ以テ繼承シタル後ニ至リ前君主死亡ノトキニ遡リテ繼承ノ順序ヲ争ハントスルハ誤レルモノト謂フヘキナリ故ニ其胎中ノ皇子

ハ男子ナリトスルモ現君主ノ死亡ノ後ニ至リ現君主ヨリ見テ繼承ノ順序上第一ニ位スル場合ニ非サレハ繼承スルコトヲ得サルモノナリ

第六節 皇位繼承發生ノ原因

第一款 崩御

自然人タル天皇カ其崩御ニ因リテ天皇タルノ地位ヲ離ナルハ説明ヲ俟タスシテ明カナリ故ニ天皇ノ崩御ハ皇位繼承ノ原因ヲ成スコト論ヲ俟タス

第二款 資格要件ノ喪失

皇位繼承ニ必要ナル條件ヲ缺クノ事實生シタルトキハ皇位繼承ノ原因生ス我國ニテハ此場合ノ適用甚タ少ナシ唯宗教ヲ要件トスル國ニ於テ此場合ノ發生スルコト少ナカラサルヲ見ルノミ茲ニ注意スヘキハ第二編第四章第三節第三ニ述ヘタル場合ハ繼承ノトキノ資格要件ニ止ルカ故ニ一旦繼承シタル後缺點ヲ生スルモ天皇ノ地位ヲ失フモノニアラサルナリ

皇位繼承
ヲ促カス
諸原因

第三款 讓位

第一 普通ノ讓位

歐洲ニ於テハ憲法ノ明文上讓位ヲ許スモノ尠ナシト雖モ明文ナクモ讓位ヲ爲スハ君主ノ自由ナリト解釋スルヲ常トセリ然レトモ讓位ハ一己ノ地位ヲ拋棄スルニ止マルヲ以テ憲法又ハ家法ニ依リ定マリタル繼承ノ順序ヲ紊シ自ラ繼承者ヲ定メテ讓位スルコトヲ得ス又一旦讓位シタル後ハ繼承ノ順序ニ依ルヘキモノナルヲ以テ重祚ヲ爲スコトヲ得ス又讓位シ得ル者ハ自ラ處スルノ能力アル者ナラサルヘカラサルニ依リ攝政ヲ置カレタル君主ハ讓位スルヲ得ストセリ而シテ讓位シタル君主ハ君主ノ一族タルモ臣民タルヘキコト勿論ニシテ唯特ニ君主ト同シク或名譽權ヲ享有スルコトヲ得ルノミ例ヘハ陛下ノ稱號ノ如シ

我國ニ於テハ讓位ヲ爲シ得ルヤ否ヤニ付キ疑問アリ皇室典範第十條ニハ天皇崩スルトキハ皇嗣即チ踐祚シ祖宗ノ神器ヲ承クトアリテ崩御ノ場合ノ外

我國ニテ
ハ讓位ヲ
認メス

皇位繼承ノ場合ヲ豫想セス故ニ我國ニ於テハ此條文ニ依リ讓位ヲ爲シ得サルモノト解釋セサルヘカラス然レトモ我邦ノ歴史ニハ讓位シタルノ例尠ナカラサルノミナラス讓位シタル天皇ノ重祚シタル例モナキニアラサルナリ

第二 讓位ヲ強制スル場合
今日各國ニ於テ之ヲ許シタル場合殆トナシ蓋シ君主國ニ於ケル君主ノ地位ハ權力ノ淵源ニシテ他ヨリ其君主ヲ強制シテ其位ヲ退カシムルノ權力ハ國法上存スルノ理由ナケレハナリ唯特別ノ例トシテ君位繼承ノ資格ニ付キ爭ヲ生シタル場合ニ於テハ斯ノ如キ結果ヲ生スルコトナキニアラサルナリ

第三 讓位ヲ推測シ得ル場合
英國ニ於テ千六百八十八年ノ革命ニ際シ國王ハ其國ノ憲法ヲ破壞セント試ミ終ニ其本國ヲ去リタルトキ英國人ハ國王ハ其位ヲ辭シタルモノト認メ新ニ他ヨリ國王ヲ迎ヘタル如キハ其例ニシテ我國ニ於テモ花山皇遜位ノ如キハ其一例ナリ然レトモ我國ニ於テハ現行法上讓位ヲ許サ、ルニ依リ今日以後斯ノ如キ場合生スルコトナカルヘキナリ

第三編 統治權ノ客體

第一章 領土

第一節 領土ノ性質

憲法第一條ニ曰「大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治スト故ニ統治權客體ノ帝國タルコトハ憲法上明カナリ尤モ帝國ノ如何ナル意義ヲ有スルヤニ付テハ憲法上何等ノ規定ヲ有セス然レトモ國家ハ權力者及土地人民ヨリ成立スルモノナルコトヲ考ルトキハ此帝國ノ土地及ヒ人民ヲ併稱スルモノナルコト明カナリ巴威里ノ「ザイデル」氏ハ國家ハ土地及ヒ人民ナリト稱シタルニ由リ我憲法第一條ノ帝國ナル文字ハ「ザイデル」氏ノ國家ナル文字ト同意義ニ用ヒタルモノナラン歟而シテ此統治權ノ客體タル土地即チ統治關係ノ下ニ立ツ土地ヲ領土ト稱ス或ハ統治權ノ客體ハ人民ノミニシテ領土ハ統治權ノ客體ニ非スト唱フト論者アリ此說ニ依ルトキハ外國人カ何故ニ統治權ニ依リテ拘束セラル、

憲法第一條ノ帝國ノ意義

土地ハ統治權ノ客體ナルヤ

カヲ解釋スルコトヲ得サルナリ統治者ト特別ノ服從關係ヲ有スル者ハ臣民ニシテ其服從關係ノ下ニ在ルカ故ニ臣民ノ服從セサルヘカラサルハ明カナルコトナリト雖モ外國人ハ此ノ如キ關係ヲ統治者ニ對シテ有スルコトナシ然ルニ外國人カ其領土内ニ來リタルトキ其國ノ統治者ノ命令ニ服從セサルヘカラサルハ其服從ノ根據ヲ何レニカ有セサルヘカラサルナリ且又外國人ノ服從スル状態ヲ看ルニ其領土内ニ來リタルトキハ之ニ服從スルモ其領土ヲ去リタルトキハ最早其國ノ命令ニ服從スルコトナキナリ故ニ外國人ノ統治權ニ服從スルハ領土ノ關係ヨリ來ルモノナルコトヲ明カニ推定シ得ルモノト云フヘシ

第二節 領土最高權

領土最高權トハ領土ニ對スル統治權ヲ指スモノニテ統治權其モノニ外ナラサルナリ特ニ之ヲ領土最高權ト稱シ來リタルハ最高權時代ノ思想ノ遺物ニシテ今日此ノ如キ名稱ヲ特ニ用フルノ必要ナキモノトス尙又領土最高權ヲ公法上ノ物權ナリト考フル人アリト雖物權トハ私法上ノ觀念ニシテ只其外形ノ類似

領土最高權ノ意義

領土最高權ノ效果

スルカ爲ニ性質效果ノ異リタルモノニ假ヒ公法上ノ冠辭アリトスルモ物權ナル名稱ヲ附スルハ當ヲ得タルモノニアラサルナリ

此領土最高權ノ領土ニ對スル效果ヲ考フルニ通常積極的效果及ヒ消極的效果ノ區別ヲ立テ、論スルカ故ニ茲ニモ亦其區別ニ從ヒテ之ヲ説述セント欲ス

第一 積極的效果

領土最高權ノ積極的效果トハ領土内ニ存在スル者ノ箇人タルト團體タルトヲ問ハス又人タルト物件タルトヲ問ハス總テ其統治權ニ服從セサルヘカラサルコトヲ稱ス之外人モ領土ニ來ルトキハ之ニ支配サル、所以ナリ只之ニ例外ナルハ外國ノ君主或ハ外國ノ公使等國際法上ノ治外法權ヲ有スルモノニシテ此等ノモノハ領土内ニ來ルモ其統治權ニ服從スルヲ要セサルナリ

第二 消極的效果

領土最高權ノ消極的效果トハ其領土内ニ外國ノ統治權ノ侵入スルコトヲ全ク排斥スルヲ稱スルナリ即チ他國ノ統治權ノ來ルコトヲ許ササルモノヲ稱ス故ニ外國ノ法令ハ勿論司法權及ヒ行政權ハ全ク此領土ニ於テ活動スルコ

トヲ得サルモノトス之レニ例外ナル場合ハ領事裁判ノ制度ヲ設ケアルトキ是レナリ領事裁判ノ制度トハ外國ノ領事カ自國ノ國民ニ關スル刑事及ヒ民事ノ裁判ヲ爲スコトヲ稱ス我國ニ於テモ條約改正ニ至ルマテ此制度ヲ目撃シタルモノニテ現ニ我領事ハ支那朝鮮及ヒ暹羅國ニ於テ此裁判權ヲ行フナリ

如此ク統治權ハ領土ニ對シ專占的ニ行ハル、モノナルカ故ニ原則トシテ一ノ土地一國ノ領土タルモノニテ二國以上ノ領土トナルヲ得サルモノナリ併シ例外トシテ所屬ヲ定ムル能ハサル事情ノ爲一ノ土地カ數個國ノ共同領土タルコトナキニアラサルナリ例ヘハ Bodensee カ今日尙其沿岸數國ノ共同領土ニシテ又シレスウイヒ、ホルスタインカ嘗テ普澳二國ニテ共同ニ領セラレタル如シ

一ニシテ土地
以上ノ二
領土以上
得ルナリ

第三節 領土變更

第一款 領土變更ノ手續

領土ハ之ヲ分割スルヲ得スト稱ヘ又之ヲ憲法若クハ皇室王室ノ家法ニ於テ規

領土不
分割

定シタルコトアリシモ之ハ領土ヲ君主ノ私有財產ト認メタルノ結果之ヲ分割スルハ君家ノ不利ナリトナシタルト又國家ノ自存上君主ノ自由ニ分割スルヲ許スハ政治上不利ナリトナシタルニ依ルモノニテ今日ハ一般ニ必要ニ應シ領土モ分割シ得ルモノニテ法理上不分割ノモノニ非スト考フルニ至レリ併シ其領土ヲ分割讓與シ或ハ領土ヲ他ヨリ取得スルニ付テハ其手續各國一ナラサルナリ之ヲ大別スルトキハ領土ヲ變更スルニ左ノ手續ヲ執ルモノトス

- 第一 領土ヲ變更スルニ憲法ノ變更ヲ爲スモノ
- 第二 領土ヲ變更スルニ法律ノ發布ヲ要スルモノ
- 第三 領土ヲ變更スルニ議會ノ協贊ヲ要スルモノ

右第一ノ憲法ノ改正ヲ要スルハ憲法ニ領土ノ範圍ヲ明カニ定メタル國ニ於テ採用スルノ制ニシテ獨逸瑞西ハ其著シキ例ナリ第二ノ領土ヲ變更スルニ法律ノ發布ヲ要シ或ハ議會ノ協贊ヲ要スルハ總テ其憲法ニ於テ此ノ如キ明文ヲ有スルカ若クハ如此キ習慣アルヨリ來レルモノナリ假ヘハ佛普白ニテハ法律發布ノ明文ヲ有シ英國ニテハ議會ノ協贊ヲ經ルノ慣例アルカ如シ併シ我國ニ於

領土變更ノ權ハ天皇ニ專屬ス

テハ憲法ノ明文ニ此ノ如キ領土變更ノ手續ヲ規定シタルモノナク又領土ノ範圍ヲ法律ヲ以テ明カニ定メサルニ由リ右ノ三種ノ手續ハ我國ニ於テ必要ナラサルモノナリト斷定シ得ルナリ即チ我國ニ於テハ天皇單獨ニ其自由意思ヲ以テ雷ニ他ヨリ新領土ヲ取得シ得ルノミナラス他ニ其領土ヲ讓割スルコトヲモ爲シ得ルモノト認ムヘキナリ蓋シ君主ノ宣戰講和ノ權ヲ自由ニ行使セシメントスルノ意ニ出タルモノト信スレハナリ

第二款 領土變更ノ結果

領土ノ割讓ハ統治權ノ割讓ナリト考ヘタル時代アリシモ今日ニ於テハ此ノ如キ思想行ハルルコトナク馬關條約ニ於テ主權ノ割讓ナル文字ヲ用ヒタルコトアリシモ是レ誤レルモノトス

第一項 領土變更ノ國籍ニ及ホス結果

領土變更ト共ニ國籍ハ必ズ變更スルモノト考ヘタル時代ハ十八世紀ノ終マテ

領土變更ハ當然國籍ヲ變更ナス

繼續シタリキ而シテ其思想ノ基ク所ハ土地ト人民トハ相附著シテ離ルヘカラサルモノナリトノ封建時代ノ遺想ヨリ來リシモノナリ然ルニ第十九世紀ニ至リ領土變更ノ當然ノ結果トシテ國籍ノ變更ヲ來スハ不當ナルコトヲ認メ領土ノ變更ヲ爲ストキハ其變更ノ領土内ニ在留スル人民ニ國籍ノ選擇權ヲ與フルコト、爲レリ固ヨリ其選擇ノ期限及ヒ選擇ノ效果等ニ至リテハ一ナラサリシモ選擇權ヲ與フルニ至リテハ領土變更ノ各條約殆ト其軌ヲ一ニシタルモノナリシナリ我千島樺太ノ交換條約及ヒ明治二十八年ノ馬關條約ニ於テモ亦此國籍ノ選擇權ヲ規定セリ故ニ今日ハ領土變更ノ結果トシテ當然其國籍ノ變更ヲ生セサルモノト爲レリ

第二項 領土變更ノ法令ニ及ホス效果

第一 領土増加ノ場合

(一) 法令ニ施行區域ヲ明定シタル場合 此場合ニ於テハ此等ノ法律命令ハ新領土ニ對シ其效力ヲ及ホサス若シ新領土ニ對シ其法令ノ效力ヲ及ホサ

ントスルトキハ特別ノ明文ヲ要スルモノトス

(二) 法令ニ施行區域ヲ明定セサル場合 施行區域ノ明記ナキ法令ハ新領土ニ對シテモ當然其效力ヲ及ホスモノトス何トナレハ施行區域ノ明記ナキハ全國ニ其效力ヲ及ホスコトヲ前提トシテ發布シタルモノニシテ新領土モ亦領土ノ中ニ屬スレハナリ

第二 領土減少ノ場合

此場合ニ於テハ法令ニ施行區域ノ明記アルト否トヲ問ハス他ニ割讓セラレタル領土ニ對シテハ其法令ノ效力ヲ及ホサ、ルモノトス

第二章 臣民

第一節 國籍

第一款 國籍ノ性質

國籍ノ性質ニ付テハ或ハ之ヲ權利ト爲シ或ハ之ヲ義務ト爲ス者ナキニ非スト雖モ是レ誤レリ國籍ヲ權利ナリト説ク人ハ曰ク國籍ハ一ノ權利ニシテ種々ノ

國籍ハ身分ナリ

臣民タルノ要件

權利義務之ヨリ生スト又之ヲ義務ナリト説ク人ハ曰ク國籍ハ國家ニ對スル國民ノ包括義務ナリト然レトモ國籍ヲ有スルノ結果トシテ之ニ伴ヒ種種ノ權利義務生スト雖モ國籍其モノハ權利ニ非ス又義務ニ非サルナリ然ラハ國籍トハ如何ナルモノナリヤト云フニ國籍トハ單一ノ身分ニ過キサ、ルノミ或ハ國籍ハ國民タルノ權利義務ノ關係ニ付キ或ハ國籍ハ一ノ事實ナルカ故ニ之ヨリ一定ノ權利義務生スルコトナシ或ハ國籍ヨリ直接ニ生スルハ義務ニシテ權利ハ間接ニ生スト説ク人アリト雖モ畢竟觀察點ノ異ナルニ過キス國民ニ伴フノ權利義務アリテ其國民タルノ身分ハ國籍ノ取得ニ因ルモノナレハ國籍ヨリ直接ニ權利義務隨伴シテ生スト云フモ誤ナシト信スルナリ

第二款 國籍ノ取得

我憲法第十八條ニ曰ク「日本臣民タルノ要件ハ法律ノ定ムル所ニ依ル」ト故ニ憲法上國籍取得ノ要件ハ天皇ノ大權ニ由ルヲ得ス必ス法律ヲ以テ定メサルヘカラサルモノナリ而シテ之ニ關スル現行ノ法律ヲ明治三十二年發布ノ國籍法ト

爲ス今此法律ニ依リテ我國籍取得ノ原因ヲ左ニ説明セン

第一項 出生

出生ヲ以テ國籍取得ノ原因ト爲スハ何レノ國モ同シト雖モ之ニ關シテハ二箇ノ異ナリタル制度アリ其一ヲ血統主義ト名ケ他ヲ領土主義ト名ケ血統主義トハ何レノ國ノ領土ニ於テ生ル、モ其親ノ血統ニ從ヒテ總テ其國籍ヲ定メントスルノ主義ヲ指スモノニシテ領土主義トハ血統ノ如何ヲ問ハス凡テ自國ノ領土内ニ生レタル者ハ之ヲ自國ノ國臣ト爲スノ主義ヲ云フナリ然ルニ此二箇ノ主義ノ絶對ノ適用ハ各缺點アルコトヲ免ル、コト能ハス即チ領土主義ヲ絶對ニ用フルトキハ人情ニ背キ又血統主義ヲ絶對ニ用フルトキハ無籍ノ國民ヲ生スルノ虞アリ若シ又各國ノ間ニ一ハ領土主義ヲ用ヒ他ハ血統主義ヲ用フルトキハ國籍ノ重複ヲ生スルノ虞ナキニ非サルナリ故ニ今日ノ多數ハ此二主義ヲ折衷シ我國モ原則トシテ血統主義ヲ採リ之ニ領土主義ヲ併セ用フルコト、爲セリ尙ホ場合ヲ分チテ之ヲ述フルトキハ

血統主義
及領土主義

船艦上ノ
出生

認知取得
ノ要件

- 第一 出生ノ時父日本人ナルトキハ其子日本人ナリ出生前ニ父日本人トシテ死亡シタルトキモ亦同シ若シ出生前ニ父離婚若クハ離縁ニ因リテ日本ノ國籍ヲ喪ヒタルトキハ懷胎ノ初ニ遡リテ其子ノ國籍ヲ定ムルモノトス
- 第二 父不明ナルトキ又ハ父無籍ナルトキ母ニシテ日本人ナレハ其子ハ我國籍ヲ有スルモノト爲ス
- 第三 父母共ニ不明ナルトキ又ハ共ニ無籍ナルトキハ日本ノ領土内ニ於テ生レタル子ヲ日本人ト爲ス又公海大洋ノ上ニテ日本ノ軍艦船舶中ニテ生レタルモノモ同一ナリ

第二項 認知

日本人タル父又ハ母ニ依リテ認知セラレタルモノハ我國籍ヲ有スルコト、爲ルナリ然レトモ認知ニ因リテ我國籍ヲ得ルニハ左ノ要件ヲ備フルヲ必要ト爲スナリ

- 一 其子本國法ニ依リテ未成年者タルコト

- 二 外國人ノ妻ニ非サルコト
- 三 父母ノ中先ニ認知シタル日本人ナルコト
- 四 父母同時ニ認知シタル場合ニハ父日本人ナルコト

第三項 婚姻及ヒ縁組

婚姻

婚姻及ヒ縁組ニ因リテ我國籍ヲ得ル場合ヲ舉クレハ

縁組

- 第一 外國ノ婦人カ日本ノ男子ニ嫁シタルトキ
 - 第二 外國ノ男子カ日本ノ婦人ノ入夫ト爲リシトキ
 - 第三 外國人カ日本人ノ養子ト爲リシトキ
- 右ニ舉ケタル中外國人カ日本人ノ入夫又ハ養子ト爲ル場合ニ付テハ明治三十一年法律第二十一號ニ於テ特別ノ要件ヲ定ム即チ左ノ如シ
- 一 品行方正ナルコト
 - 二 引續キ一年以上日本ニ住所又ハ居所ヲ有スルコト
 - 三 内務大臣ノ許可ヲ經ルコト

尚ホ婚姻及ヒ縁組ニ付テハ法例第三條第十三條及ヒ第十九條ヲ參照スヘシ

第四項 歸化

歸化ノ要件

歸化トハ處分行爲ニ依リ國籍ヲ取得セシムルコトヲ謂フ而シテ歸化ニ因リ國籍ヲ取得スルニハ左ノ要件ヲ備フルコトヲ必要トスルナリ

- 第一 引續キ五年以上日本ニ住所ヲ有シタルコト
 - 第二 滿二十歳以上ニシテ本國法ニ從ヒ能力ヲ有スルコト
 - 第三 品行方正ナルコト
 - 第四 獨立ノ生計ヲ營ムニ足ルヘキ資産又ハ技能ヲ有スルコト
 - 第五 現ニ何レノ國籍モ有セス又ハ國籍ヲ有スルモ我國籍ヲ取得スルコトニ因リテ其現在ノ國籍ヲ失フヘキコト
- 以上ノ五要件ハ普通ノ歸化ニ付キ必要ナルモノナリト雖モ日本人タル父若クハ母ヲ有スル者ニシテ現ニ我國ニ住所ヲ有スル者ニ限リテハ右ニ舉ケタル第一、第二及ヒ第四ノ要件ヲ具フルヲ必要ナラストセリ

報歸化ノ官

歸化ヲ許可シタルトキハ通常之ヲ官報ニ告示スト雖モ歸化ノ效力發生ノ時期ハ官報ニ告示シタル時ニ非スシテ歸化ノ許可ヲ與ヘタル時ニ存ス而シテ我國ニ於テ許可ヲ與フルノ權限ヲ有スル者ハ内務大臣ナリ

實歸化ノ性

又國籍法ハ本國法ニ於テ反對ノ規定ナキ限ハ歸化ノ效果ハ其妻及ヒ子ニ及フモノト爲セリ

終ニ歸化ニ關シ一言スヘキハ歸化ノ性質ナリ歸化ハ官吏ノ任命、鐵道ノ特許等ト同シク公法上ノ契約ナリト唱フル者(ラバンド、ステンゲル、ザイデル、リヨエニング諸氏)アリト雖契約トハ民法上ノ觀念ニシテ公法ノ範圍ニ於テ契約ヲ認ムルハ其當ヲ得ス殊ニ歸化ハ合意ニ因リテ其效力ヲ發生スルモノニ非ス内務大臣カ權力的ニ許可ヲ與フルニ因リテ始メテ其效力ヲ生スルモノナルヲ以テ普通一般ノ許可若クハ認可ト等シク一方的行爲ニシテ出願者ノ意思ヲ條件トシテ發スル命令ナリト論スルヲ至當ナリト信ス(ツオルン及アルンド氏等)ハ一方行爲說ナリ故ニ歸化ノ要件ヲ具備シタルモノニ對シテ内務大臣ハ必ス其歸化ヲ許スノ義務ナク之ヲ許可スルト否トハ全ク其自由ニ屬スルモノナリ

第五項 國籍ノ回復

國籍回復ノ意義

國籍ノ回復ハ生來日本人タリシ者カ其國籍ヲ喪ヒタル後再ヒ我國籍ヲ取得スルコトヲ謂フ故ニ歸化人若クハ歸化人ノ子ニシテ我國籍ヲ得タル者又ハ我國民ノ養子又ハ入夫ト爲リタルニ因リ我國籍ヲ得タル者ノ如キハ生來ノ日本人ナラサルニ由リ一旦我國籍ヲ喪ヒタル後ハ國籍回復ノ方法ニ依リテ再ヒ我國籍ヲ得ルコトヲ得ス再ヒ我國籍ヲ得ルニハ必ス歸化ニ依ラサルヲ得サルナリ國籍ノ回復モ歸化ト同シク内務大臣ノ許可ヲ要スルモノナレトモ兩者ノ間ニ其要件ニ關シテ大ニ輕重ノ別アリ即チ國籍ノ回復ハ其要件甚タ簡易ナリ例ヘハ外國人ニ婚姻シタルカ爲メ我國籍ヲ喪ヒタル者カ國籍回復ヲ爲サントスルトキハ婚姻解消後日本ニ住所ヲ有スルコトヲ以テ唯一ノ要件ト爲シ外國ニ歸化シタルカ爲メ我國籍ヲ喪ヒタル者再ヒ我國籍ヲ回復セントスルトキハ單ニ其要件トシテ日本ノ領土内ニ住所ヲ有スルコトヲ必要トスルカ如キ是ナリ

國籍回復ノ要件

第六項 勅裁

我國ニ特別ニ功勞アル外國人ニ限リテ之ニ對シ特別ニ勅裁ヲ經テ我國籍ヲ與フルコトアリ(國籍法第一一條)

第七項 國籍ノ選擇

領土變更ノ場合ニ於テハ其變更セラレヘキ領土内ニ住居スル國民ニ對シ一般ニ國籍ノ選擇權ヲ與フルヲ常トス我最近ノ例ハ臺灣ニ住居シタル清國人カ我國籍ヲ選擇スルコトニ依リテ我國民ト爲リタルカ如キ是ナリ

第三款 國籍ノ喪失

第一 認知

日本人ニシテ外國人タル父又ハ母ニ依リテ認知セラレ且其認知ニ因リテ父又ハ母ノ國籍ヲ得タルトキハ我國籍ヲ喪フモノトス然レトモ日本人ノ妻又

國籍喪失ノ諸場合

認知セラレタルハ夫ト爲リタル者或ハ養子ト爲リタル者ハ妻入夫養子タル身分ニ因リテ我國籍ヲ取得シタルモノナルニ由リ外國人ノ認知アルモ我國籍ヲ喪フコトナキナリ

第二 婚姻離婚及ヒ離縁

外國人ト婚姻シタル女ハ我國籍ヲ喪フ又外國人ニシテ我國民ノ妻養子又ハ入夫ト爲リタルトキハ我國籍ヲ得ルモ其者ニシテ離婚又ハ離縁アリタルトキハ我國籍ヲ得ルノ原因消滅シタルニ由リ我國籍ヲ喪フモノトス然レトモ此場合ニハ無國籍人ヲ生スルコトヲ避クルカ爲メ外國ノ國籍ヲ再ヒ得ルトキニ限リ我國籍ヲ喪フモノト爲セリ若シ又外國人カ一旦我國民ニ嫁シテ我國籍ヲ得ルモ其婚姻無效ナルトキハ我國籍ヲ喪フコト勿論ナリ

第三 他國ノ國籍ヲ得タルコト

一人ニシテ二國以上ノ國籍ヲ有スルコトハ避クヘキ事項ナルニ由リ他國ノ國籍ヲ得タル者ニ對シテハ我國籍ヲ喪ハシムルモノト爲ス

第四 夫若クハ父母カ他國ノ國籍ヲ得タルコト

憲法篇 第三編 統治權ノ客體 第二章 臣民 第一節 國籍

妻及ヒ子タルカ爲メ夫及ヒ父母ト共ニ他國ノ國籍ヲ得タルトキハ我國籍ヲ喪フモノトス

文武官及
現役軍人

右ニ舉ケタル四箇ノ場合ハ總テ我國籍ヲ喪フノ原因ヲ爲スモノナリト雖モ文武官及ヒ現役ノ軍人ニ對シテハ例外トシテ此原則行ハル、コトナシ(國籍法第二四條)

外國ノ在
留ト國籍
ノ喪失

其他埃和、白獨、瑞典、那威ニテハ永ク外國ニ在留スルヲ以テ國籍喪失ノ一原因トナセリ例ヘハ獨逸ニテハ引續キ十年間外國ニ在留スル者ハ旅行免狀及本籍證書ヲ有スルカ若ハ帝國領事館名簿ニ登錄スルニ非サレハ其國籍ヲ失フモノトナセル如シ此立法上ノ理由ハ永ク外國ニ在留スルモノハ本國國民タルノ意思ナキモノト認メタルニヨルモノナルカ故ニ永久本國國民タルノ意思ヲ表示シタルモノ即旅行免狀ヲ有スルモノ等ニ對シテハ國籍ヲ喪失セシメサルナリ

第二節 臣民ノ義務

第一款 服從ノ義務

服從義務
ノ必要ニ

服從ノ義務トハ統治者ノ命令ニ服從スル總テノ義務ヲ稱スルモノナリ臣民ノ服從ノ義務ヲ有スルハ其臣民タルノ地位ノ上ニ於テ當然ノ事ニ屬ス何トナレハ臣民ニシテ服從ノ義務ヲ有セサルトキハ國家ノ統一ヲ保ツコトヲ得サルヘク臣民ニシテ何人ニ對スルモ平等ナルニ於テハ國家ナルモノ、存在ヲ認ムルコト能ハサルニ至ルヘケレハナリ外國人モ亦我領土内ニ來ルトキハ統治者ニ對シ服從ノ義務ヲ負フト雖モ臣民ノ有スル服從義務ト外國人ノ有スル服從義務トハ差異アリ即チ臣民ノ有スル服從ノ義務ハ絕對無限ノモノナリト雖モ外國人ノ有スル服從ノ義務ハ有限ノモノナルコト是ナリ抑モ臣民ハ其領土内ニ在ルト領土ニ在ルトヲ問ハス即チ何レノ土地ニ在ルヲ問ハス服從ノ義務ヲ有スルモノナリト雖モ外國人ハ單ニ領土内ニ留マル場合ニ於テノミ服從ノ義務ヲ有スルモノトス是レ一ハ絕對無限ノモノニシテ他ハ有限ノモノナルニ由ルナリ

外國人ノ
服從義務

官吏服從
義務

又官吏ハ上官ノ命令ニ對シ服從スルノ義務ヲ有スレトモ此服從ノ義務ト臣民ノ服從ノ義務トハ其性質ヲ異ニス即チ官吏關係ハ官吏ノ自由意思ニ基クモノ

ニシテ其有スル服從義務ハ自己ノ自由意思ノ結果ニ外ナラスト雖モ臣民ノ服從義務ハ絶對固有ノモノニシテ自己ノ意思ニ基キテ生シタル義務ニ非サルナリ是レ兩者ノ間ニ存スル性質上ノ大ナル差異トス或ハ專制國ニ於ケル臣民ノ服從義務ト立憲國ニ於ケル臣民ノ服從義務トヲ區別シテ後者ハ法律ニ依リテ始メテ生シタルモノナルモ前者ハ然ラスト爲ス者アリト雖モ臣民ノ義務ハ法律ニ依リテ始メテ發生シタリト爲スハ其當ヲ得タルモノニ非ス如何トナレハ法律アリテ始メテ臣民アルニ非ス國家アリ臣民アリテ始メテ法律ナルモノヲ生スルモノナレハナリ或ハ又專制國ニ於ケル臣民ノ義務ト立憲國ニ於ケル臣民ノ義務トヲ區別スルニ後者ノ場合ニハ臣民ノ義務ノ範圍ハ法律ノ規定ノ外ニ出テス然ルニ專制國ノ臣民ノ義務ノ範圍ハ無限ナリト説ク人アリト雖モ是レ亦當ヲ得ス何トナレハ立憲國ニ於テ憲法ニテ法律ニ依ラサレハ課スルコトナシト保證セラレタル臣民ノ義務ハ法律ノ範圍ヲ有スルモ然ラサルモノニ付テハ命令ヲ以テ命セラル、モ服從スルノ義務アレハナリ唯專制國ニ於ケル臣民ノ服從義務ト立憲國ニ於ケル臣民ノ服從義務トノ間ニ於ケル差異ハ立憲國

專制國及
立憲國ノ
服從義務

ニ於テハ總テ統治者ノ行爲ニ付キ一定ノ形式ヲ有スルノ結果臣民ニ服從ヲ命スルモ亦形式ヲ須ヒサルコトヲ得シテ若シ其形式ヲ缺クトキハ縱令統治者ノ命令トシテ出ツルモノニ服從スルノ義務ヲ有スルコトナシ蓋シ統治者ノ眞ノ命令ト認ムルヲ得サルヲ以テナリ之ニ反シテ專制國ニ於テハ統治者ノ行爲ニ一ノ定マリタル形式ヲ有セサルカ故ニ如何ナル形式ニ依リテ命セラル、モ臣民ハ之ニ服從セサルヘカラサルナリ例ヘハ我國ノ如キ立憲國ニ於テハ憲法上ノ納稅及ヒ兵役ノ義務ハ法律ニ依ルヘキコトヲ定メタルカ故ニ若シ法律ニ依ラスシテ納稅ヲ命セラレ若クハ兵役ニ就クコトヲ命セラルルモノ之ヲ遵奉スルコトヲ要セサルモノトス
前ニ述ヘタルカ如ク服從ノ義務トハ廣ク統治者ノ命令ニ服從スルノ謂ナルカ故ニゲオルクマイヤー氏カ服從ノ義務ノ範圍ヲ明示セント欲シテ或ハ法律ニ服從スルノ義務或ハ行政官廳ノ命令ニ服從スルノ義務或ハ裁判所ノ判決ニ服從スルノ義務等ヲ列舉センコトヲ力メタリト雖モ到底網羅スルコトヲ得ヘキニ非サルナリ然レトモ服從ノ義務ヲ明カナラシムルカ爲メ或ハ之ヲ行爲ノ義

行爲ノ義務及不行爲ノ義務

務ト不行爲ノ義務トニ分チ而シテ行爲ノ義務ヲ勞力ヲ供給スルノ義務ト物品ヲ供給スルノ義務トニ區別シ所謂勞力ヲ供給スル義務ノ著シキモノハ兵役ノ義務ニシテ物品ヲ供給スル義務ノ著シキモノハ納税ノ義務ナリトナスモノナキニアラサルナリ

第二款 忠實ノ義務

忠實ノ義務トハ消極的ノ意義ヲ有スルモノニシテ統治者及ヒ國家ニ對シ有害ナル行爲ヲ避ケ若クハ之ヲ防止スルコトヲ怠ラサルノ義務ヲ總稱スルモノトス此義務ト服從ノ義務トノ異ナル所ハ服從ノ義務ハ命令ヲ受クルニ由リ始メテ存在スルモノナレトモ忠實ノ義務ハ命令ヲ受ケサルモ存在スルコト及ヒ服從ノ義務ハ外國人ト雖モ領土内ニ留マル間ハ之ヲ負フモノナリト雖モ忠實ノ義務ハ外國人ニ對シテハ絶對ニ存在セサルコト是ナリ故ニ等シク刑法ノ國事犯ニ觸ル、場合ニ於テモ外國人ノ處罰セラル、ハ忠實義務違反ノ爲メニ非スシア一國ノ秩序ノ爲メニスルモノナルモ臣民ノ處罰セラル、ハ忠實義務違反

忠實ノ義務ト外國人ノ義務

ノ制裁ニ出ツルモノトス

第三節 臣民ノ權利

第一款 臣民ノ權利ノ存否

臣民ノ權利ノ存否

臣民ノ權利ニ付テハ全然之レヲ否認スルモノナキニアラス而シテ其論旨ハ抑權利ハ同一國法ノ下ニ立チテ其法ヲ遵奉スルモノ、間ニ於テノミ存スルモノニテ國家ノ如キ法ノ淵源タルモノニ對シ權利ノ存在スルヲ考フルヲ得ス蓋シ國家ハ國法ヲ何時ニテモ變更シ得ルモノニテ之ニ對シテ自己ノ權利ヲ主張シ得ルモノニアラサレハナリ若シマタ此權利アリトスルモ國家ハ何時ニテモ之ヲ變更シ得ルカ故ニ之ヲ眞ノ主觀的ノ權利ト稱スルヲ得ヘキモノニアラサルナリト云フニアリ(ボルンハツク氏ノ如キハ此論旨ナリ)併シ權利ナルモノハ法規ノ現存ヲ前提トスルモノニテ若シ法規ノ變更ヲ豫想スルトキハ國庫ニ對シテ私權モ存セサルコト、ナルナリ殊ニ公權ナルモノハ公益ノ爲ニ認メラレタルモノナルカ故ニ其大部分ハ反射權ト見ユル所ノモノナリ故ニ右ノ論旨ヲ以

公權

自由權ハ
權利ナル

テ臣民ノ權利ヲ全然否認スルヲ得スト信スルナリ通常公權ト稱スルモノハ之ヲ大別シテ自由權行爲要求權及參政權ト爲ス者ナリ併シ參政權ハ後ニ選舉權ノ處ニ於テ述フル如ク公權ト稱スヘキモノニ非スシテ公權ト認ムヘキモノハ自由權及行爲請求權ナリ然ルニ自由權ニ付テハ權利ナルヤ否ヤニツキ疑ヲ抱クモノ少カラスシテ之ヲ權利ニ非スト爲ス者ニ二種アリ其第一種ノ說ハ前ニ迷ヘタル臣民ノ權利ヲ全然否認スルヨリ來ルモノニシテ之ヲ探ラサルコトハ已ニ述ヘタル如シ其第二種ノ說ヲ茲ニ紹介スレハ行爲請求權及ヒ參政權ノ如キハ臣民ノ權利ナリト雖モ自由權ハ積極的ノ内容ヲ有セス只消極的ニ行政廳ニ對スル制限ヲ加ヘタルヨリ來リタルモノニテ畢竟法ノ反射ニ外ナラス如此キ目的ナキモノハ權利ト稱スヘキモノニ非スト唱フルモノナリ而シテ「ラベン」ド「アル」ド等ノ諸氏ハ之ヲ主張スルモノナリ然レトモ普通一般ノ觀念ニ從フトキハ權利トハ法律上自己ノ利益ヲ主張シ得ル意思ノ力ニシテ只公權ト私權ト分ル、點ハ公益ノ爲ニ認メタルカ私益ノ爲ニ認メタルカノ點ニアリ故ニ臣民ノ自由權ナルモノモ亦一種ノ權利ナリト爲スコトヲ妨ケサルヘシ何トナレ

反射權ハ
公權タル

ハ臣民ノ自由ハ之ヲ特定ノ形式ニ依ラサレハ侵スヲ得ストノ行政官廳ニ對スル制限ハ之ヲ臣民ヨリ觀ルトキハ臣民ノ一ノ利益ニ屬スル事項ナルヲ以テナリ又管ニ自由權ノミナラス行爲要求權モ公益ノ目的ノ爲ニ法カ之ヲ認メタルニヨリ生スルモノニシテ共ニ法ノ反射ナルヲ理由トナシ臣民此等ノ公權ヲ有スル爲メ統治者ハ臣民ニ對シテ義務ヲ有スル者ト考フヘカラサルナリ試ミニ例ヲ採リテ説明スレハ臣民ハ憲法上裁判官ニヨリテ裁判セラル、ノ權利ヲ有ス其權利ナル者ハ統治者カ法定ノ裁判官ニヨラスシテ裁判スルコトナキヲ定メタルノ結果ヨリ來ル者ニシテ若シ法定ノ裁判官ニヨラスシテ裁判スルトキハ之レ統治者ノ命令ニ基クトコロノ裁判ニアラスト認ムルニ過キササルナリ故ニ統治者ハ法定ノ裁判官ニアラサル者ニシテ裁判セシムルコトヲ得サルノ義務ヲ有スルニアラスシテ只此民事刑事ヲ裁判スルニハ法定ノ裁判官ヲ用フルコトヲ宣告シタルニ過キササルナリ此ノ例ト等シク總テ臣民ノ權利ナルモノハ統治者ノ行爲ニ特別ノ形式ヲ定ムルノ反射的作用ニ過キササルナリ然ルニ之ヲ權利ト稱スルハ其反射作用カ臣民ノ利益ニ適合スレハナリ

第二款 憲法ニ依リ保障セラレタル 權利ノ種類

是ヨリ述ント欲スルトコロノ臣民ノ權利ハ汎ク臣民ノ權利ノ總テヲ網羅シテ述フルニアラスシテ只憲法ニ於テ保障セラレタル臣民ノ權利ニ就テノミ其説明ヲ試ルノミ

第一項 均シク公務ニ就クノ權

憲法第十九條ニ曰日本臣民ハ法律命令ノ定ムル處ノ資格ニ應シ均シク文武官ニ任セラレ及其他ノ公務ニ就クコトヲ得ル故ニ法令ノ定ムル處ノ資格ヲ具フル以上ハ臣民同等ニ公務ニ就クコトヲ得ルヲ保障シタルモノニシテ藩閥ニ依リ若ハ門地ニ依リ若ハ人種ニ依リ之ニ等差ヲ付スルコトヲ得サルナリ例ヘハ或官吏ノ地位一家ノ世襲トナシ或ハ一定ノ府縣ノ者ニ非サレハ高官ニ就クコトヲ得スト規定スルカ如キハ皆違憲ナリ然レトモ之ニ例外ヲ爲スモノトモ認

均シクノ
意義

歸化人

ムヘキ疑問アリ即チ左ノ如シ

- (一) 歸化人ハ國籍法第十六條ニ依リ國務大臣又ハ帝國議會ノ議員等ト爲ルコトヲ得スト制限セラレタリ是レ憲法第十九條ニ牴觸セサルモノナリヤ否ヤ此疑ノ生スル所以ハ縱令歸化人ト雖モ亦日本臣民タルコト疑ナク唯生來ノ日本人ニ非スシテ其歸化ニ因リテ我國籍ヲ取得シタルノ故ヲ以テ之ニ或公務ニ就クヲ禁スルハ憲法第十九條所謂均クノ文字ニ牴觸スルノ嫌ナキニ非サレハナリ固ヨリ憲法第十九條ニハ法令ノ定ムル處ノ資格ニ應シ云云ト規定サレタルモ此資格トハ學術年齡等ノ能力ニ關スルモノニテ門閥出生地人種等ノ如キ絕對ニ變更シ得サルモノニ關スルモノニ非スト信スルナリ若シ之ニ反シ歸化人ニ對スル國籍法第十六條ノ規定モ憲法第十九條ノ法律ニ定ムル資格ニ關スル條項ナリトセハ是レ官職ヲ世襲ニシタル專制時代ノ制度ヲ復歸スルノ憲法ノ精神ニ牴觸サルコト、爲リテ不當ナルコト多言ヲ俟タスシテ知ルヘキナリ
- (二) 公侯爵ノ者ハ或年齡ニ達シタルトキハ當然貴族院議員ノ職務ヲ取得ス

公侯爵

是レ亦憲法第十九條ニ牴觸セサルヤ否ヤ憲法第十九條ニ依レハ日本臣民ハ均シク公務ニ就クコトヲ得ルニ拘ハラズ單ニ特別ノ門閥ニ生レタルカ爲メ當然或地位ヲ專有スルハ是レ亦均クノ文字ニ牴觸スルコト前段所述ト同一ノ疑ヲ生スレハナリ

本條ニ關連シテ一言スヘキハ普漏西ノ憲法第四條ヲ始トシ多クノ國ノ憲法ニ於テハ臣民ノ平等ナルコトヲ規定シ且閥族ノ特權ナルモノ將來存在スルコトナシト規定シタルニ拘ハラズ我憲法ニハ此ノ如ク廣ク平等ナル語ヲ規定シタルノ法條ヲ缺クコト是ナリ是レ我國ニ於テハ憲法第十九條ノ場合ニ關スルノ外ハ總テ不平等ナルコトヲ得ルヲ認ムルカ爲メニ非スシテ我國從來ノ制度ノ上ニ於テ臣民ハ總テ平等ナルコトヲ認メラル、ニ由リ特ニ之ヲ憲法ニ掲クルノ必要ナシトシテ其規定ヲ爲サ、リシモノト信ス

終リニ注意スヘキハ外國人ヲ我官吏ニ任用スルハ本條ニ牴觸スルモノナルカ如ク考フル人アリト雖誤レルコト之ナリ我憲法第二十條第二十一條ニ於テ臣民ノ兵役納稅ヲ規定スルモ之カ爲ニ外人ニ兵役納稅ノ義務ヲ課シ得ラレサル

臣民ノ平

外國人ヲ
官吏ニ任
用スルハ
憲法ニ依
リテ

ニ非ルニ均シク外國人ヲ官吏ニ任用スルモ憲法上少モ妨ナキコト之ナリ蓋シ本條ハ單ニ臣民ニノミ關スル規定ニ止レハナリ

第二項 居住及ヒ移轉ノ自由權

憲法第二十二條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ノ範圍内ニ於テ居住及移轉ノ自由ヲ有ス」ト故ニ臣民ノ居住及ヒ移轉ノ自由ヲ制限セシムルトキハ必ス法律ニ依ラサルヘカラサルナリ而シテ其制限ハ直接タルト間接タルトヲ問フコトナシ間接ニ制限スルトハ他ニ移轉スル者ニ對シテ特別ニ多額ノ金圓ヲ出サシメ或ハ一定ノ場所ニ居住スル者ニ對シテハ特ニ或苦痛ヲ與フルカ如キ是ナリ又移轉ハ唯ニ國內ニ止マラスシテ海外ニ移轉スル場合モ亦包含ス外國ニ移住スル者ニ對シテハ普漏西ノ憲法第十一條ニ「外國移轉ノ自由ハ其兵役ニ關セサル場合ニ於テハ政府ハ絕對ニ之ヲ制限スルコトヲ得ス移住ヲ海外ニ爲ス者ニ對シテハ移住稅ヲ徵收スルコトヲ得ス」トノ規定アリト雖モ我國ニ於テハ憲法中此ノ如キ明文ヲ存セサルニ由リ法律ヲ以テスル以上ハ移住稅ヲ課スルモ敢テ妨ナ

制限ノ直
接間接ヲ
問フコト

官吏ニ對
スル居住
及移轉ノ
制限

キモノトス然レトモ此移住税ト混同スヘカラサルハ海外ニ旅行セントスル者ノ旅行券ヲ請求スルニ方リ徵收セラル、所ノ手数料ナリ此手数料ハ單ニ旅行券ヲ下付スル行政官廳ノ手数ノ報償トシテ徵收スルモノナルカ故ニ之ヲ一種ノ海外旅行者ニ對スル租税ト看ルコトヲ得ス是レ海外旅行券ノ手数料カ法律ヲ以テ定メラレサル所以ナリ

次ニ居住及ヒ移轉ノ自由權ト官吏トノ關係ヲ一言センニ官吏ハ職務ヲ執行スル場所ニ居住セサルヘカラサルノ義務ヲ有スルモノナリ其職務ヲ執行スルノ場所トハ必スシモ其官廳所在地ノ行政區畫ト一致スルコトヲ要セスト雖モ職務ヲ執行スルニ妨ナキ場所ニ居住スルヲ必要ト爲ス此ノ如キ義務ノ法律ノ規定ニ依ラスシテ官吏ノ義務トシテ定メラレタリト雖モ官吏ハ其官吏トシテ此ノ如キ居住ノ制限ヲ受クルモ憲法第二十二條ノ適用ノ範圍内ニ非サルニ由リ法律以外ノモノヲ以テ其制限ヲ爲スモ憲法違犯ニハ非サルナリ如何トナレハ官吏タル身分ヲ得ルハ自己ノ意思ニ基クモニシテ居住ノ制限ヲ受クルハ官吏ナル身分ヲ得タルノ結果ナルヲ以テ畢竟居住ノ制限ヲ受クルハ自己ノ意思

軍人

國民ハ追
放シ得サ
ルヤ

ニ原因スルモノト云ノヘキヲ以テナリ

軍人モ亦一般官吏ト同シク或一定ノ場所ニ居住セサルヘカラサルノ制限ヲ受ク而モ此制限ハ法律ノ規定ニ依ルコトナキモ軍人ニ關シテハ憲法第三十二條ノ存在スルカ爲メニ違憲トハ爲ラサルナリ

猶ホ刑法附則行政執行法傳染病豫防法豫戒令官吏服務規律陸軍服役條例海軍下士卒服役條例民法第八百八十條等ヲ參照スヘシ

右ニ關シテ猶ホ一言スヘキハ法律ヲ以テスル以上ハ臣民ヲ追放スルコト即チ其領土内ノ居住ヲ禁止スルコトヲ得ルヤ否ヤノ點ナリ或ハ曰ク外國人ハ之ヲ追放スルコトヲ得ルモ自國ノ臣民ハ追放スルコトヲ得スト此說ヲ立ツル者ハ多クハ國際法ノ學者ニシテ其理由トスル根據ハ自國民ヲ追放スルトキハ他國ニ煩累ヲ及ホスニ至ルモノニシテ若シ他國カ更ニ之ヲ追放スルトキハ其追放セラレタル人民ハ遂ニ居住ノ場所ヲ失フニ至ルヘク是レ甚タ不當ナリト云フニ在リ然レトモ憲法上ヨリ之ヲ論スルトキハ法律ヲ以テ絶對ニ臣民ノ領土内ニ居住スルコトヲ禁止スルモ憲法第二十二條ニ牴觸スルモノニ非ス又之ヲ國

法上ヨリ廣ク觀察スルモ其之ヲ國外ニ追放スルハ恰モ之ヲ死刑ニ處スルニ均シク二者共ニ自國ノ國家組織ノ團體員タルノ資格ヲ喪ハシメ其領土内ノ存在ヲ許サ、ルモノタルハ一ナリ唯異ナルハ其生命ヲ奪フト奪ハサルトノ區別ヲ存スルノミ故ニ死刑ニシテ之ヲ認ムル以上ハ到底追放ヲ不可能ナリト爲スコトヲ得サルナリ
又之ト少シク例ヲ同シクスルハ獨逸ニ於テハ永ク外國ニ居住スルカ爲メ若クハ或制裁ノ爲メ自國國民ノ國籍ヲ喪ハシムルコト少カラサルコト是ナリ而シテ國籍ヲ喪ハシムルコトハ追放ト其性質ヲ均シクスルニ由リ若シ自國國民ノ追放ヲ以テ不法不當ナリトセハ自國國民ノ國籍ヲ喪ハシムルモ亦不法不當ナリト論決セサルヲ得サルニ至ルヘシ

第三項 身體ノ自由權

第一 處罰

憲法第二十三條ニ曰ク日本臣民ハ法律ニ依ルニ非スシテ……處罰ヲ受クル

罰ノ範圍

コトナシト故ニ法律ニ基カスシテ臣民ヲ罰スルコトヲ得サルハ當然ナリ然レトモ其處罰ノ範圍ニ關シテハ種々ノ學說アルカ故ニ左ニ處罰ノ主義ニ關シ少シク説明ヲ試ムヘシ

通常罰ナル文字ヲ附ジタルモノハ刑罰警察罰懲戒罰及ヒ行政執行罰若クハ強制罰ニシテ處罰ノ範圍ヲ廣ク解スル者ハ此文字中ニ總テ四箇ノ罰ヲ含ムモノナリト爲ス然レトモ此四者中刑罰警察罰ト懲戒罰行政執行罰トハ大ニ其性質ヲ異ニスルコトヲ注意セサルヘカラス刑罰ト警察罰トハ其間輕重ノ別アリト雖モ共ニ刑事上ノ制裁トシテ之ヲ課スルモノニシテ廣キ主義ニ於ケル刑罰ナリ然ルニ懲戒罰ト行政執行罰トハ制裁トシテ之ヲ課スルモノニ非スシテ一ハ官吏ノ義務ヲ履行セシムルカ爲メニ之ヲ課シ他ハ行政命令ノ執行ヲ目的トシテ之ヲ課シ共ニ或一定ノ目的ノ遂行ヲ期スルモノナリ故ニ刑罰及ヒ警察罰ト懲戒罰及ヒ行政執行罰トノ間ニ左ノ區別ヲ存ス

一) 刑罰及ヒ警察罰即チ廣義ニ於ケル刑罰ニ付テハ一事不再理ノ原則行ハル、モ懲戒罰及ヒ行政執行罰ニ付テハ此ノ如キ原則存在スルコトナク隨

刑罰警察
懲戒罰
行政執行
及
區別
ノ
範圍

テ其執行ノ目的ヲ達スルニ至ルマテハ一事ニ對シ幾回ニテモ之ヲ課スルコトヲ得ルモノトス

(二) 廣義ノ刑罰ハ犯罪行為アリタルトキハ必ス之ヲ課セサルヘカラス即チ刑罰ハ犯罪ニ隨伴スト雖モ他ノ二者ハ然ラサルナリ懲戒罰及ヒ行政執行罰ハ若シ之ヲ課セサルモ其目的ヲ達スルコトヲ得ト認ムル場合ニハ義務違反ノ官吏ニ對シ若クハ行政命令違反ノ人民ニ對シテモ必スシモ之ヲ課スルコトヲ要セサルモノトス

此ノ如ク刑罰警察罰ト懲戒罰行政執行罰トハ各其性質ヲ異ニスルニ由リ之ヲ混同シテ均シク憲法第二十三條所謂處罰中ニ含蓄セシムルモノト爲スハ解釋ノ妥當ナルモノニ非サルナリ猶ホ憲法第二十三條ノ沿革ニ遡リテ之ヲ考フルモ本案所謂處罰トハ其刑事上ノ罰ノミヲ指稱スルモノナルコトヲ明カニスルコトヲ得ヘキニ由リ予輩ハ憲法第二十三條所謂處罰ノ範圍ニ屬スルモノハ刑罰及ヒ警察罰ノ二ナリト斷言セント欲ス而シテ亦是レ文官懲戒令等ノ法律ヲ以テ定メラレサル所以ナリ

逮捕監禁
審問ノ範圍

第二 逮捕監禁及ヒ審問

此逮捕監禁及ヒ審問ハ如何ナル範圍マテヲ稱スルモノナリヤト云フニ前ニ處罰ニ關シテ述ヘタルト同一ノ目的ニ出ツル場合ノ逮捕監禁及ヒ審問ノミヲ指スモノナリ則チ刑事上ノ目的ニ出ツル逮捕監禁審問ノミニ關シ憲法第二十三條ノ適用ヲ受クルモノナリ故ニ懲戒處分ヲ爲スカ爲メニ審問シ或ハ親カ其子ヲ懲戒スルカ爲メニ一室ニ入置クカ如キハ此第二十三條ノ審問及ヒ監禁中ニ包含セラレサルモノナリ(刑事訴訟法第五八條乃至第八五條行政執行法第一條第三條第一項監獄則等參照)

第四項 法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權

憲法第二十四條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ニ定メタル裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權ヲ奪ハル、コトナシ」ト故ニ日本臣民ニシテ行政官應ノ裁判ヲ受ケ或ハ臨時ニ設ケラレタル委員ノ裁判ヲ受クルトキハ之ヲ拒ムコトヲ得ルモノナリ蓋シ法定ノ裁判官トハ憲法第五十八條ニ定メタル法律ニ定メタル資格ヲ具フル裁判

官ヲ指スモノナレハナリ然ラハ裁判トハ如何ナルモノヲ指スヤト云フニ裁判ナル文字ヲ附スルモノニ付テハ司法裁判ノ外行政裁判懲戒裁判等ノモノアリト雖モ此憲法第二十四條ノ裁判トハ司法裁判即チ民事刑事ノ裁判ヲ指スモノニテ行政裁判及ヒ懲戒裁判ノ如キハ此中ニ含まレサルナリ然ラハ領事裁判及ヒ軍法會議ニ於ケル裁判ハ此中ニ包含セサルヤト云フニ領事裁判軍法會議ノ裁判其他警察官廳ノ爲ス所ノ違警罪ノ裁判モ共ニ其性質司法裁判ニ屬スルカ故ニ此第二十四條ノ裁判ノ中ニ入ルヘキモノナリ然ルニ領事裁判ヲ爲ス所ノ領事軍法會議ノ裁判官及ヒ違警罪ノ即決ヲ爲ス所ノ行政官廳ノ官吏ハ其ニ法定ノ資格ヲ具フル所ノ裁判官ニ非ス是ニ於テ領事裁判軍法會議及ヒ違警罪ノ即決ニ關スル制度ハ憲法第二十四條ニ牴觸スルコトナキヤノ疑生スルナリ仍テ此等ノモノヲ順次ニ講究セント欲ス

領事裁判

第一 領事裁判

領事裁判トハ外國ニ駐在スル領事カ自國ノ臣民ニ關係スル所ノ民事刑事ノ訴訟ヲ條約ノ認ムル所ニ從ヒ裁判スルコトヲ謂フ故ニ領事カ裁判スル目的

物カ民事刑事ニ關スル所ノ司法上ノ訴訟ナルコト明カナリ而シテ領事ナルモノハ法律ニ定メタル資格ヲ具フル者ヲ以テ之ニ任スルコトナク其任用ニ關スル規定ハ全ク勅令明治二十六年勅令百八十七號外交官領事官及書記生任用令及ヒ明治二十六年勅令第百八十八號領事官特別任用令參照ノ定ル所ニ係ルモノナリ隨テ之ヲ法定ノ裁判官ト稱スルコトヲ得サルナリ是ヲ以テ此領事裁判ノ制度ハ憲法ニ牴觸スルコト疑フヘカラサルモノナリ但之ヲ辯護スル說ナキニ非サルニ由リ參考ノ爲メ其辯護說ヲ二三左ニ掲ケント欲ス

第一說 憲法ハ領土外ニ其效力ヲ及ホス者ニ非ス隨テ領土外ニ於テ爲ス所ノ領事ノ裁判ハ憲法ニ牴觸スルノ理由ナキ者ナリト然レトモ前ニモ述ベタル如ク憲法ハ土地ニ關シテ領土全體ニ其效力ヲ及ホシ人民ニ關シテ臣民タルノ身分ヲ有スル者全體ニ對シ其領土内ニ在ルト領土外ニ在ルトト問ハス總テ其效力ヲ及ホスモノナルカ故ニ臣民ハ外國ニ居住スルモ此憲法第二十四條ヲ援用シテ法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權利ヲ主張スルコトヲ得ヘク隨テ此說ヲ領事裁判ノ制度ヲ辯護スルコトヲ得サルナリ

第二說 領事裁判ノ制度ハ憲法發布以前ヨリ存在スルモノニテ其效力ハ裁判所構成法ニ於テモ認めラル、モノナリ故ニ憲法ニ牴觸スルモノニ非スト然レトモ憲法第七十六條ニハ「法律規則命令又ハ何等ノ名稱ヲ用キタルニ拘ラス此ノ憲法ニ矛盾セサル現行ノ法令ハ總テ遵由ノ效力ヲ有スト」規定シ憲法發布前ノモノハ憲法ニ牴觸セサル部分ニ於テノミ效力ヲ有スルコトヲ認めタルモノナリ而シテ此領事裁判ノ制度カ憲法ノ條文ニ觸ル、コト明カナル以上ハ憲法第七十六條ヲ以テ之ヲ辯護スルノ限ニ在ラス又裁判所構成法ニ於テ此制度ヲ認めタリトスルモ法律ヲ以テ憲法違反ノモノヲ憲法ニ牴觸セサルモノト爲スノ效力ヲ生スヘキモノニ非サルナリ

第三說 裁判トハ法定ノ裁判官ノ爲ス裁判ヲ名クルモノニテ領事裁判ノ如キ法定ノ裁判官ニ非サル者カ爲ス所ノ裁判ハ之ヲ憲法第二十四條ノ裁判ト稱スヘキモノニ非ス隨テ領事カ民事刑事ノ裁判ヲ爲スモ憲法ニ牴觸スルモノニ非サルナリト然レトモ此說ハ裁判ノ意義ヲ誤リタルモノナリ憲法ニ謂フ「司法若クハ裁判ナル文字ハ此ノ如キ形式的ノ意義ヲ有スルモノ

ニ非ス若シ此ノ如キ形式的ノ意義ニ於テ之ヲ解スルトキハ憲法第五章及ヒ憲法第二十四條ハ無意義ノ規定ト爲ルモノナリ蓋シ臣民ノ權利ヲ保護スルノ目的ヲ違セサレハナリ

第四說 法定ノ裁判官トハ法律ニ由リテ其資格ヲ定メタル裁判官ト云フ意味ニ非ス又法律ニテ其資格ヲ定メタル裁判官ヲ法定ノ裁判官ナリト解スルモ法律ニテ其資格ヲ定ムルトハ裁判官ト爲ルノ資格要件ヲ法律ニテ悉ク定ムルヲ必要トスルニ非ス或者ニ對シ法律ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキ權限ヲ與ヘラレタルトキハ其者ヲ法定ノ裁判官ト稱シテ誤ナキナリ然ルニ領事ニ關シテハ法律ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノナルコトヲ定メタルカ故ニ領事モ亦法定ノ裁判官ト稱セラルヘキモノナリ明治三十二年法律第七十號領事官ノ職務ニ關スル件參照故ニ領事裁判ノ制度ハ憲法ニ牴觸スルモノニ非スト然レトモ此法定裁判官ノ意義ハ法律ニ定メタル資格ヲ有スル裁判官ヲ指スモノナリトノコトハ憲法第二十四條ト第五十八條ト之ヲ對照スレハ明カナル事ニテ又法律ニ定メタル資格ヲ有スルトハ裁判官ト爲

ルヘキ資格要件ヲ法律ヲ以テ定メタルモノナルコトハ普通ノ解釋トシテ當然ノ事ナリ單ニ法律中ニ其權限ヲ與ヘタルノ故ヲ以テ之ヲ法律ニ定メタル資格ヲ有スル裁判官ト解シ得ルモノニ非サルナリ故ニ此說ヲ以テモ領事裁判ノ制度ヲ辯護スルニ足ラサルコト疑フヘカラスト雖モ今日ノ現在ニ於テ此制度ヲ辯護スルニハ此說ニ依ルノ外ナカラン歟

違警罪ノ即決裁判

第二 違警罪ノ即決裁判

違警罪ノ即決裁判トハ明治十八年ノ布告違警罪即決例ニ依リ警察官應カ違警罪ニ關スル裁判ヲ爲スヲ謂フ此違警罪ノ性質刑事事件タルコト明カニシテ而モ之ヲ裁判スル所ノ警察官ハ現行制度ニ於テ法律ニ定メタル資格ヲ具フル者ニ非ルナリ是ニ於テ違警罪即決ノ憲法違反ニ非ルヤノ疑問ヲ惹起スモノナリト雖モ違警罪ニ付テハ之ニ關シ裁判ヲ受ル者カ正式ノ裁判ヲ仰クコトヲ得ルヲ認メタルカ故ニ憲法第二十四條ノ法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受ルノ權ヲ奪ハル、モノト名クルコトヲ得サルナリ即違警罪ノ裁判ヲ受ケタル者カ警察官ノ即決ニ由リテ満足セサルトキハ何時ニテモ法定ノ裁判官ノ裁

軍法會議

第三 軍法會議

判ヲ受ルコトヲ得ルカ故ニ此制度ハ憲法第二十四條ニ牴觸セサルモノナリ
軍法會議ノ制度カ若シ軍人ノミヲ裁判スルモノト爲ストキハ憲法第三十二條ノ規定アルカ爲メニ憲法第二十四條ニ牴觸スルヲ免ル、モノナリ然ルニ若シ軍法會議ノ權限ニシテ軍事ニ關係アル犯罪ニ付テモ普通人民ニ及ブコトアルトキハ此制度モ亦憲法ニ違反スルノ嫌ヲ生スルモノナリ何トナレハ軍法會議ハ司法事件ヲ裁判スルモノニシテ其裁判官ハ所謂法定ノ裁判官ニ非サレハナリ(陸海軍治罪法第二章參照)

第五項 住所ノ安全權

憲法第二十五條ニ曰ク日本臣民ハ法律ニ定メタル場合ヲ除ク外其ノ許諾ナクシテ住所ニ侵入セラレ及搜索セラレ、コトナシト此規定ハ住所ノ安全ヲ絶對ニ保障スルモノナルカ故ニ如何ナル目的ニ出ツルモ其住所ノ安全ヲ害スルトキハ法律ノ規定ニ基カサルヲ得サルナリ即チ犯罪搜索租税ノ徵收戸籍ノ調査

憲法第二十五條ハ侵入ニ適用スルモテラトス

等ノ目的ニ出ツル場合ハ勿論衛生警察其他廣ク警察ノ目的ニ出ツル場合モ亦此規定ノ適用ヲ受クルモノニシテ尙進ミテ其住所内ノ人民ヲ救護スル目的ニ出ツル場合ニ於テモ住居者ノ許諾ナクシテ他人ノ住所ニ侵入シ又已ニ侵入シタル者カ住居者ノ意思ニ反シテ留ラント欲スルトキハ此憲法第二十五條ノ規定ノ結果トシテ法律ノ規定ニ依ラサルヲ得サルナリ或ハ此規定ニ關シ侵入ノ事實ナクシテ搜索ヲ爲スコトヲ得サルカ故ニ此第二十五條ノ場合ハ搜索ノ目的ノ爲ニ侵入スル場合ノミヲ指スモノナリト説ク者アリト雖モ此規定ノ目的ハ住所ノ安全ヲ保護スルニ在ルカ故ニ其精神ヨリ推ストキハ搜索ノ目的ニ出ツル侵入ノミナラス漫然目的ナクシテ侵入シタルトキモ亦此規定ノ範圍ニ屬スヘキモノナリ蓋シ如何ナル目的ニ因リテ若クハ如何ナル目的モ有セスシテ侵入スルモ住所ノ安全ヲ害スル點ニ於テハ同一ナレハナリ又此説ニ從フトキハ侵入セラレノ文字無用ニ歸スレハナリ故ニ此説ヲ採ルコトヲ得サルナリ茲ニ特ニ注意スヘキハ住所ノ文字ナリ此住所トハ民法ノ所謂住所ノ意義ニ非スシテ廣ク人民ノ居住スル場所ヲ指スモノナリ民法ノ住所ハ生活ノ本據ヲ指

住所ノ意

スモノナリト雖モ此憲法第二十五條ノ住所ハ單ニ一時居住スルノ場所タル旅宿ノ一室ト雖モ其人カ居住ノ場所ト定メタル間ハ憲法第二十五條ノ住所ノ中ニ包含スルモノナリ併シ料理屋寄席ノ如キ其場所ノ性質上公衆ノ入ルコトヲ許サル、モノハ其公衆ニ開カル、間ハ本條ノ適用ヲ受ル者ニアラサルナリ尙ホ此條文ニ關シ一言スヘキハ許諾ナクシテノ文字ナリ許諾ナクシテトハ明カニ不承諾ヲ唱ヘタル場合ノミナラス承諾ヲ與ヘサル場合ヲ總テ含ムモノナリ蓋シ何人モ他人ノ間ニ對シ答ヲ爲スノ義務ヲ有セサレハナリ今住所ノ安全ニ關スル現行法規ノ重モナルモノヲ舉クレハ刑事訴訟法第七十八條第百四條行政執行法第二條民事訴訟法第五百三十六條第五百三十七條戒嚴令第十四條第六號府縣制第百十六條第一項酒造税法第十九條醬油稅則第十八條等是ナリ

第六項 信書ノ祕密ヲ保ツノ權

憲法第二十六條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ニ定メタル場合ヲ除ク外信書ノ祕密ヲ

侵サル、コトナシト故ニ信書ノ秘密ヲ侵ストキニハ必ス法律ノ規定ニ依ルヘキモツナリ但信書ノ秘密ノ範圍ニ對シ異説ナキニ非サルニ由リ茲ニ其主義ヲ一言セント欲ス

信書ノ秘密ノ範圍

「ラバンド」リロエニング「ゲマイヤ」シユルツユ「タンバハ」等ノ憲法學者及ヒ行政法學者ハ信書ノ秘密ノ文字ヲ廣ク解釋シテ郵便局ニ於テ取扱フ所ノ總テノ事項ニ關シ信書ノ秘密ナルモノハ存スルモノト爲セリ故ニ此説ニ從フトキハ管ニ封書端書等ノ内容及ヒ表書ノミナラス小包郵便ノ送達ニ關シ若クハ郵便爲替ノ往復ニ關シ其事實ヲ洩ストキハ總テ信書ノ秘密ヲ害スルコト、爲ル然ルニ之ニ反對スル學者ハ多ク刑法學者及セ刑事訴訟法學者ニシテ此「ステングライン」リョエウエ等ノ學者ハ信書ノ秘密ノ範圍ヲ甚タ狹ク解シ信書ノ秘密ヲ侵スコトハ封書ノ内容ニ關スル秘密ヲ侵スコトニ限ルモノト爲シ其他郵便局ニ於テ扱フ事項ニ關シ之ヲ他ニ洩スコトヲ得サルハ官吏カ秘密ヲ守ルノ義務ヲ有スルカ爲メニシテ憲法ノ保障シタル信書ノ秘密ヲ侵スカ爲メニ非サルナリ此第二ノ説ハ信書ノ秘密ノ文字ヨリ論スルトキハ當ヲ得タルモノト信スルナ

Handwritten notes at the top of the page, including the characters "電信電話ニ關スル秘密" (Secrets related to telegraph and telephone).

リ何トナレハ秘密トハ秘密ニセントスルノ意思アルニ基クモノニテ信書ニ關スル秘密ハ發信者カ之ヲ公ニスルヲ欲セサルノ意思ヲ有セタル場合ニ限り存スルモノニテ其秘密ニスルノ意思ハ封書ノ場合ニ於テノミ存スルモノナルコトヲ推定シ得レハナリ固ヨリ封書ノ内容ニ付テモ之ヲ秘密ニスル意思ナキ場合ニ存スルコトナキニ非スト雖モ反對ノ證據ナキ限ハ一應秘密ニスルノ意思アルコトヲ推定シ得ルモノナリ然ルニ之ニ反シテ端書等ヲ用フルハ封書ノ方法アルニ拘ハラス特ニ之ヲ用フルモノナルヲ以テ秘密ニスルノ意思ナキコトヲ想像セサルヘカラサルナリ然ラハ如何ナルモノナルヤト云フニ糸護謨等其如何ナル物ヲ以テスルヲ問ハス之アルカ爲メ特別ノ開封ノ行爲ヲ執ルニ非サルハ其内容ヲ見ル能ハサルニ至リタルモノヲ謂フ然ラハ電信電話ニ關シ信書ノ秘密存スルヤ否ヤト云フニ先ツ電信ニ付テ言ヘハ電信ハ之ヲ發スル人カ其文ヲ認メ郵便局ノ受付ニ差出シ郵便局ノ受付ノ官吏ハ技手ヲシテ其文ヲ發信セシムルモノナルニ依リ通常ノ場合ニ於テハ之ニ關シ秘密ナルモノ存スルコトナシ尤モ發信者カ特ニ暗號ヲ用ヒタル場合ニ於

Handwritten notes at the bottom of the page, including the characters "秘密" (Secret).

電話

テハ秘密ニスルノ意思存スルコトヲ推定スヘキニ由リ此場合ハ憲法ノ所謂信書ノ秘密ノ範圍ニ屬スルモノト信ス又電話ニ關シテハ一見信書ノ文字中ニ入ラサルカ如シト雖モ均シク意思ヲ一方ヨリ他ニ通スルノ用ニ供セラル、モノナルヲ以テ電信郵便ト等シク其秘密ヲ憲法ニ依リテ保障セラル、ノ精神ナリト考フヘキナリ而シテ電話ハ對話的ノモノニテ他人ニ聞カスコトヲ欲セサルヲ常ト爲スニ由リ反證ナキ限ハ之ニ關シ秘密存スルモノト論定スヘキナリ郵便法五二條及ヒ電信法三一條參照)

第七項 所有權不可侵權

憲法第二十七條ニ曰ク日本臣民ハ其ノ所有權ヲ侵サル、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「ト故ニ處分ヲ以テ所有權ヲ侵ス場合ニハ必ス法律ノ規定ヲ要ス然レトモ其處分ハ公益ノ爲メ必要ナルコトヲ條件トスルモノニシテ若シ公益ノ爲メ必要ナラサル場合ニ於テハ絶對ニ所有權ヲ侵スコトヲ得サルナリ是ニ於テ此條文ニ關シ左ノ二箇ノ疑問ヲ生ス

命令ト所有權

(一)

命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルハ憲法第二十七條ニ牴觸セサルヤ否ヤ此問ニ答フルニハ先ツ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルコトハ所有權ヲ侵スコトナリヤ否ヤヲ論定セサルヘカラス然ルニ所有權ナル觀念ハ民法上ノモノナルニ由リ民法ニ就テ其主旨ヲ極ムルニ民法第二百六條ニハ「所有者ハ法令ノ制限内ニ於テ自由ニ其所有物ノ使用、收益及ヒ處分ヲ爲ス權利ヲ有ストアルニ由リ所有權ナルモノハ法律命令ノ制限内ニ存在スルモノト謂フヘキナリ是ニ於テ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルモ所有權ヲ侵スモノト爲ラサルナリ或ハ民法第二百六條ノ法令ナル文字ハ法律及ヒ法律ノ委任ニ因ル委任命令ヲ指スモノニシテ法律ニ根據ナキ命令ハ此中ニ包含スルコトナシト爲ス者アリト雖モ法令ナル文字ノ普通ノ主義ハ廣ク法律命令ヲ指スモノニシテ民法第二百六條ノ場合ニ限リ特ニ然ラスト論スルトキハ其反證ヲ必要トスルナリ此ノ如ク命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルハ所有權ノ侵害ニ非ストスルトキハ憲法第二十七條ニ牴觸スルコトナク隨テ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルハ自由ニ爲シ得ルモノナリト答フルコトヲ得ルナリ命令ヲ以テ所有權ヲ

制限スルノ一二ノ例ヲ上クレハ埋葬地ニ近ク土地ヲ有スル者ハ之ヲ距ル一定ノ距離内ニ於テ自由ニ井戸ヲ穿ツコトヲ得ス又ハ一定ノ區域内ニ家屋ヲ有スル者ハ燃燒物ヲ以テ家屋ヲ葺クコトヲ得ス等ノ制限ヲ命令ニ依リテ受クルカ如シ

(二)

公益ノ爲メ必要ナル處分トハ如何ナル範圍ヲ有スルモノナリヤ

我憲法第二十七條第二項ニ當ル所ノ他國ノ憲法ノ規定及ヒ其憲法ノ條文ヲ沿革的ニ迦リテ其基礎ト爲リタル規定ヲ見ルニ殆ト總テ所有權ヲ侵シ得ルノ處分ハ公益ノ爲メ必要ナルコト、賠償ヲ與フルコト、ヲ其要件ト爲スモノニシテ其處分ノ範圍ハ明言スルト否トヲ問ハス公用徵收ノ場合ナルコト明カナリ例ヘハ普漏西憲法第九條、白耳義憲法第十一條、奧太利憲法第五條、伊太利憲法第二十七條、葡萄牙憲法第八條、佛蘭西ノ人權宣言第十七條ノ如シ故ニ我憲法第二十七條第二項ノ場合ヲ解釋スルニ公用徵收ノ事ヲ指スモノナリト斷定スル人ナキニ非サルナリ然ルニ我憲法第二十七條ニハ單ニ公益ノ爲メ必要ナル處分ト規定シテ公用徵收ノ事ナルコトヲ明言セサルノミナラ

警察處分
憲法第二十七條

ス賠償ノ事ヲモ定メサルカ故ニ其處分ノ範圍ハ公用徵收ノ場合ノミニ非サルヤ明カナリ故ニ勿論警察ノ目的ニ出ツル處分モ此中ニ包含スルモノナリト謂ハサルヲ得サルナリ蓋シ警察ノ目的モ其實公共ノ利益ヲ目的トスルモノナレハナリ或ハ此第二十七條第二項ノ處分中ニハ警察ノ目的ニ出ツル處分ヲ包含セス警察ノ目的ニ出ツル處分ニ付テハ法律ノ根據ヲ要セスシテ當然所有權ヲ侵シ得ルモノナリト説ク者ナキニ非ス而シテ其説ノ根據ヲ見ルニ警察權ナルモノハ國家ノ成立上固有ニ存在スルモノニシテ法律ノ根據ヲ待チテ始メテ存立スルモノニ非サルナリ故ニ警察上ノ目的ニ出ツル場合ハ法律ノ規定ニ依ルノ限ニ在ラスト云フニ在リ然レトモ此説ハ我國ノ如キ憲法ヲ以テ明カニ統治權ノ作用ノ形式ヲ定メ法律ノ規定ニ依ラサルヘカラスアルモノヲ一方ニ列舉シ又他ノ一方ニハ憲法第九條ニ君主ノ警察命令權ヲ定ムルモ其但書ニハ命令ヲ以テ法律ヲ變更スルコトヲ得スト定メタルカ如キ國ニ於テハ適用スルヲ得サルモノトス(土地收用法、明治三十二年法律第七十二號、行政執行法第二條、第四條、戒嚴令、徵發令、傳染病豫防法、明治十七年太政官

第八十二號達墓地及埋葬取締規則違背者處分法同年內務省乙第四十號達墓地及埋葬規則施行方法細則標準衆議院議員選舉法第一三條

憲法第二十七條ノ意義如何

憲法第二十七條第一項ニハ「日本臣民ハ所有權ヲ侵サレ、コトナシ」トアリテ其第二項ニハ「公益ノ爲メ必要ナル處分ハ法律ノ定ムル所ニ依ル」ト規定セラレタリ此規定ハ其根源ヲ北米合衆國各邦ノ憲法及一千七百八十九年佛蘭西人權宣言第十七條ニ發スルモノニシテ其他歐洲諸國ノ憲法ニ於テハ概テ此規定ヲ採用シ殆ト之ニ關スル規定ヲ有セサルナク延テ我憲法ニ此規定ヲ見ルニ至リシナリ然レトモ佛國ノ人權宣言ノ規定及ヒ其他歐米諸國ノ憲法ノ規定ト我憲法第二十七條ノ規定トヲ比較スルトキハ幾分ノ差異アルニ因リ從テ左ノ種々ノ疑問ヲ生ス今序ヲ追フテ其疑問ニ付キ一々解説ヲ與フヘシ

一 我憲法第二十七條第二項ノ意義ハ必要ナル行政處分ヲ以テスルトキハ所有權ヲ制限收用シ得ルヤ又ハ單ニ所有權ノ收用ヲノミ爲シ得ルヤ之ヲ解決センニハ勢ヒ「侵ス」ノ意義ヲ縮ネサルヘカラス何トナレハ第二項ハ所有權ヲ侵スヘカラストノ原則ニ對スル例外ヲ規定シタルモノナレハナリ而シテ之ニ相當スル所ノ普通西憲法第九條ヲ見ルニ該條ニハ所有權ハ侵スヘカラス唯公益ノ爲メ必要ナル場合ニ於テ法律ニ從ヒ賠償額ヲ豫定スルトキハ所有權ヲ制限又ハ收用シ得「トアル」ガ故ニ「侵ス」ノ意義ハ之ヲ

制限又ハ收用ト解スヘキナリ我憲法ノ規定ハ固ヨリ其文字ニ從ヒ獨立シテ解釋スヘク敢テ外國ノ規定ニ拘泥スヘキニアラスト雖モ恐ラク此第二十七條ノ規定モ亦普通西憲法第九條ヲ參酌シテ制定セラレタルモノナルヘキカ故ニ第二十七條ヲ解釋スルニ當リテモ亦普通西憲法ノ解釋ニ從ヒ法律ニ依リ必要ナル處分ヲ以テ爲ストキハ所有權ヲ收用シ得ルノミナラヌ又之ヲ制限スルコトヲ得ト解釋シ得ヘク即チ所有權ヲ收用スル場合ノミナラス之ヲ制限セントスル場合ニ於テモ行政處分ヲ以テ爲サントスルトキハ必ス法律ノ規定ニ基クヘキモノト解釋スルモ謬ナシト信ス

二 命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルモマタ法律ノ根據ヲ有スルヤ此疑ノ生スルハ處分ヲ以テ所有權ヲ侵ストキハ法律ノ規定ニ基クテ要スルニ拘ハラヌ法律ニ基カサル命令ヲ以テ所有權ヲ制限シ得ルハ兩者ノ間ニ權衡ヲ失スルニアラスヤノ思想ヨリ來ルモノナリ併シ憲法第二十七條ノ規定ハ法律ニ基カスシテ所有權ヲ侵スヲ禁スルノ精神ナルニ依リ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルハ所有權ノ侵害ナルヤ否ヤチ先ツ考定セサルヘカラス抑モ所有權ハ憲法ニ於テ其意義ヲ與ヘラレサルニ依リ所有權ノ何タルハ民法ニ依リテ之ヲ知ラサルヘカラス而シテ我民法第二百六條ニ曰ク所有者ハ命令ノ制限内ニ於テ自由ニ其所有物ノ使用、收益及ヒ處分ヲ爲ス權利ヲ有スト故ニ民法ノ所有權ナルモノハ法令ノ制限内ニ於テ成立スルモノニシテ換言スレハ法律及ヒ命令ニ依リテ制限セラレタル所有權ハ所有權トシテ完全ナルモノト云フヘシ既ニ所有權ハ法律及ヒ命令ノ制限内ニ於テ存スルモノトスレハ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルモ決シテ所有權ノ侵害トナラス從テ法律ノ根據

三 警察處分ヲ以テ所有權ヲ侵スハ憲法第二十七條第二項ノ規定ノ範圍外ナルヤ

或ハ所有權ヲ警察ノ目的以外ニ於テ侵ストキハ法律ヲ要スルモ警察處分ヲ以テ之ヲ侵ス場
合ハ法律ニ基クテ要セスト既ク者アリト雖モ此論ハ容易ニ同意スルヲ得サルナリ今其根據
ヲ見ルニ左ノ二點ニアルモノナリ

(1) 國民ハ自然ニ公共ノ安寧秩序ヲ維持スルノ義務ヲ有スルニ依リ法律ニ基カサルモ警察
命令ヲ以テ所有權ヲ侵スノ處分ヲ爲シ得ルモノナリ即チ第二十七條第二項ニ依ルチ要セ
サルナリト併シ此說ハ法治國ノ觀念ニ適セサルモノナリ何トナレバ若シ此說ニ從フトキ
ハ言論集會出版等ヲ制限スルニ付テモ憲法上法律ヲ要スルモノナルニ拘ハラス尙ホ警察
上ノ目的ニ出ツルトキハ自由ニ之ヲ制限スルコトヲ得ルコト、ナルナリ是レ法律ヲ以テ
臣民ノ自由及ヒ所有權ノ不可侵ヲ保障スルノ精神ニ背反スルナリ

(ロ) 明治八年三月太政官達第二十九號行政警察規則ヲ以テ概括的ニ警察官廳ノ職務ヲ認メ
タルニ依リ右規則ニ認メタル事務ノ範圍内ニテハ法律ニ基カサルモ警察處分ヲ以テ所有
權ヲ侵スコトヲ得ト而シテ此論者ハ普國ニ於テモ其普通法(Allgemeines Landrecht)ノ中ニ此
違ト類似ノ規定アルヲ引用シ上述ノ如キ既チ唱フルモノナリト雖此違ト概括的ニ警察ノ
目的ハ人民ノ凶害ヲ豫防シ安寧ヲ保全スルニアリ又警察官ノ職務ハ人民ノ妨害ヲ防戩シ
健康ヲ看護シ放蕩淫逸ヲ制止スルナルノ故チ以テ此目的ヲ達スルカ爲メ警察官廳ハ所有
權ヲ侵スノ處分ヲ爲シ得ルモノナリト解釋スルハ當チ得タルモノニアラス明治三十三年

年法律第八十四號行政執行法第四條ニ於テ當該行政官廳ハ天災事變ニ際シ又ハ勅令ノ規
定アル場合ニ於テ危害豫防若クハ衛生ノ爲メ必要ト認ムルトキハ土地物件ヲ使用處分シ
又ハ其使用ヲ制限スルヲ得ト規定シタルハ警察權ノ執行上必要ナルモノニシテ右論者ノ
既ニ從ヘハ此法律ノ條項ハ必要ナラサルコト、ナルモノナリ故ニ此執行法ニ依ルカ又ハ
刑法傳染病豫防法等ノ特別法ノ規定ニ依ルニアラサレハ警察ノ目的ニ出ツル處分ヲ以テ
スルモ所有權ヲ濫リニ侵スヲ得サルモノト云フヘシ

四 公益ノ爲メトハ如何ナル意義ヲ有スルヤ

第二十七條第二項ノ主旨ハ公益ノ爲メ必要ナル處分ハ法律ニ準據シテ爲シ得ルモ公益ノ爲
メニアラサル處分ハ絶對ニ禁止セラル、モノ、如シ是ニ於テ公益ノ何タルヤヲ究ムルノ必
要アリ

之ニ付テ先ツ今日各國憲法ノ不可侵ノ規定ノ淵源タル米國各邦ノ權利典章及ヒ佛國ノ人權
及ヒ國民權宣言ニ就テ見ルニ

米國アツサアチエセツト權利典章第十各個人ノ財產ハ之ヲ侵スヲ得ス但公益ノ必要上個人ノ
財產ノ賠償ヲ與ヘテ收用スル場合ハ此限ニアラス
米國ウァーモンント權利典章第二、公益ノ爲メ一私人ノ財產ヲ收用スルトキハ賠償ヲ與フルチ
要ス

佛國人權宣言第十七條所有權ハ神聖ニシテ侵スヘカラス但シ公益ノ必要上賠償ヲ與ヘテ
收用スルハ此限ニアラス

等ノ規定アリ又其他各國ノ憲法ニハ

普憲法第九條所有權ハ侵スヘカラス但公益上必要ノ爲メ法律ニ從ヒ賠償額ヲ前定シテ所有權ヲ制限又ハ收用スルハ此限ニアラス

比憲法第十一條公益ノ爲メ必要ナル場合ニ於テ法定ノ要件ニ從ヒ豫メ補償ヲ與フルニアラサレハ個人ノ所有權ヲ侵スヲ得ス

澳憲法第五條所有權ハ侵スヘカラス但公用徵收ヲ爲スニハ法律ノ定ムル要件ヲ履ムヲ要ス

伊憲法第二十七條所有權ハ侵スヘカラス但法律ノ要件ニ從ヒ賠償ヲ與ヘテ收用スル場合ハ此限ニアラス

葡憲法第八章第二十一條所有權ハ侵スヘカラス但公益ノ爲メ賠償ヲ與ヘテ收用スル場合ハ此限ニアラス

トアリテ總テ公用徵收ノ場合ノミヲ豫定シ此場合ノミハ所有權不可侵ノ例外トシテ許サル、モノナルコトヲ定メタルモノナリ然ラハ我憲法第二十七條第二項ノ公益ノ爲メ必要ナル處分トハ公用徵收ノ場合ノミナルヤト云フニ公益トハ公共ノ利益ト云フコトニシテ公共ノ利益トハ廣ク積極消極兩面ノ社會ノ利益ヲ指スモノナリ隨テ第二十七條第二項ノ公益ノ爲メ必要ナル處分トハ賠償ヲ與フル公用徵收ノ場合ノミナラス賠償ヲ與ヘサル警察上ノ處分其他廣ク公益ノ爲メ必要ナル處分ハ悉ク之ニ含まルモノト云フヘシ

五 所有權ヲ侵ス場合ニハ必ス賠償ヲ與フルコトヲ要セサルカ

各國憲法ノ規定ニハ前述ノ如ク概ネ所有權ヲ侵ス場合ハ賠償ヲ與フヘキコトヲ明言スト雖モ我憲法ニハ之ニ關シ何等ノ明文ナキヲ以テ賠償ヲ與フルト否トハ全ク法律規定ノ自由ニ存スルモノナリ

六 所有權ハ侵スヘカラストアル語句中地上權永小作權等ノ侵害ハ包含セサルモノナリヤ民法第二百六條ニハ所有物ノ使用收益及ヒ處分ヲ爲スノ權ヲ所有權トナスカ故ニ此等ノ作用ノ一ヲ侵害スルモ亦所有權ヲ侵スモノト云フヘク從テ所有權ノ一作用ニ屬スル永小作權地上權等ヲ侵スコトモ憲法第二十七條ノ適用ヲ受ケルモノナリ

或ハ憲法第二十七條第二項ニ關シ命令者カ服從者ニ對シ命令權ヲ以テ所有權ヲ侵ス場合ハ此規定ノ保障以外ニシテ此條項ハ國家方國庫トシテ即チ人民ト對等ナルモノトシテ所有權ヲ侵ス場合ノミニ關スルモノナリト説ク者アリト雖モ他國ノ憲法ヲ例示シタル如ク沿革上此規定ハ公用徵收ニ關スルコト明カニシテ公用徵收ハ統治者カ一私人ノ資格ヲ以テ行フ行爲ニアラスシテ權力ノ主體ヲ以テ爲ス處分ニ屬スルコト明カナルニ依リ此說ノ採用スルヲ得サルハ多言ヲ要セスシテ明カナルモノナリ

第八項 信教自由ノ權

我憲法第二十八條ニ曰ク「日本臣民ハ安寧秩序ヲ妨ケス及臣民タルノ義務ニ背カサル限リニ於テ信教ノ自由ヲ有ス」ト此規定ノ基ク所ヲ稽フルニ歐洲中世時

信教自由
ノ認め
ルニ至
リシ沿革

信教自由
ノ範圍

代ニ於テハ宗教ト政治トハ相混同セラレ臣民ヲシテ強テ或一定ノ宗教ヲ信奉セシメ又若シ臣民ニシテ依然異教ヲ信スルトキハ之ヲ死刑ニ處シタルノ例少ナカラサリシカ一千六百四十八年ノウエストフアレンノ條約(宗教上ノ不平ヲ満足セシムルタメニアウグスブルグ平和條約ニ於テ新舊兩教國家間ノ爭トナレル事項ニ對シテ決定ヲ與フルノ根據標準ヲ定メタリ而シテ「ルイテル」宗ニ與ヘタル特典ヲ「カルビン」宗ニモ與ヘタリ又タ宗教上ノ管轄權ヲ廢止シテ新舊兩教國トノ間ニ於テ區別ナキニ至リタリ且ツテ凡テ帝國ノ代議會ニハ新舊兩教徒ヨリ同員數ノ代議員ヲ出スコト、ナレリ又帝國裁判所ノ判事試補五十人中新教徒ヨリ二十四人ヲ出シ高等法院ニ於テハ兩教徒ヨリ同數ノ判事ヲ出スコト、ナレリ)以後信教ノ自由少シク認めラレ佛ノ革命及ヒ北米ノ獨立ニ及ヒ公然信教ノ自由ヲ宣言スルコト、ナリ遂ニ今日各國ノ憲法ニ於テ其規定ヲ見サルモノナキニ至リタリ我憲法ニ規定セラル、ニ至リタルモ亦此等ノ餘蘊ニ外ナラサルナリ

信教ノ自由トハ左ノ五箇ノモノヲ包含スルモノナリ

- (イ) 何人ニテソ己レノ信スル所ノ宗教ヲ自由ニ信奉シ得ルコト(宗教選擇自由)
 - (ロ) 己レノ信スル所ニ從ヒ自由ニ他教ニ改宗シ得ルコト(改宗ノ自由)
 - (ハ) 何宗教ヲモ信奉セサルノ自由ヲ有スルコト(無宗教ノ自由)
 - (ニ) 己レノ信スル所ノ宗教ノ禮拜ヲ家内ニ於テ爲スモ又公ノ場所ニ於テ之ヲ爲スモ自由ナルコト(積極的ノ禮拜ノ自由)
 - (ホ) 他宗ノ宗教行爲ヲ爲シ又ハ他宗ノ神佛ヲ禮拜スルコトヲ強制セラレサルコト(消極的ノ禮拜ノ自由)
- 而シテ直接間接ニ此自由ヲ制限スルハ憲法ニ規定シタル場合ニ限ルモノニシテ此ノ以外ニ法令ヲ以テ之ヲ制限スルハ憲法違反ナリ例ヘハ事由ナクシテ金錢上其他物質上ノ利益若クハ不利益ナル條件ヲ特別ノ宗教ヲ信スルカ爲メ若クハ之ヲ信セサルカ爲メ之ニ加ヘ若クハ特別ノ利益不利益ヲ或宗教團體ニ附セシムル如キハ總テ憲法違反ナリ又官吏議員等ノ公務ニ就キ其他私權ヲ享有スルニ特別ノ宗教ヲ信スルコトヲ要件トナス如キモマタ信教自由ノ保障ヲ破

信教ノ自由
由ト公私
權ノ享有

ルモノナリ故ニ今日各國ニ於テハ憲法其他ノ法律ヲ以テ一方ニ信教ノ自由ヲ保障スルト共ニ他ノ一方ニ於テ宗教ノ如何ハ公私權ノ享有ニ全ク關係ナキコトヲ定ムルノ例少ラサルナリ我國ニテハ特ニ此明文ナキモ憲法第二十八條ノ當然ノ結果トシテ然ラサルヲ得サルナリ

宗教ト制
度

普國憲法第十四條ニハ「基督教ハ國ノ制度ノ基礎タリ但第十二條ニ於テ擔保セラレタル信教ノ自由ヲ侵スコトヲ得ス」ト規定シ尙ホ之ニ附加シテ「此基督教ヲ以テ國家制度ノ基礎トナスハ歷史上ノ結果已ムヲ得サルコトナリ併シ此宗教ヲ以テ制度ノ基礎トナスモ之カ爲メ信教ノ自由ヲ侵スヘカラス」ト規定セリ斯ノ如ク特定ノ宗教ヲ以テ制度ノ基礎トスルハ信教自由ノ精神ニ背クモノナリト雖モ歐洲各國ニ於テハ嘗ニ普國ニ止マラス多數ノ國ニ於テハ社會ノ狀況國家ノ歴史其他種々ノ事情ニ基キ或宗教ヲ以テ制度ノ基礎トナスコト少ナカラサルニ依リ白耳義憲法ノ如キハ其第十五條ニ於テ何人タルヲ論セズ或宗教ノ宗務及ヒ祭典ニ從事シ及ヒ宗教上ノ休日ヲ守ルコトヲ強制セラル、コトナシト更ニ規定スルニ至レリ然レトモ斯ノ如キ規定ハ信教自由ノ原則ノ適用トシ

信教ノ自由
由ヲ制限
合シ得ル
場

「臣民」
ニ背カサル
ノ義務
「限リ」
ノ義務

テ當然ノ事理ニ屬スルカ故ニ我國ノ憲法ニハ斯ル規定ヲ有セサルナリ
宗教上ノ結社ヲ爲シ團體ヲ作り又ハ集合ヲ爲スニ付テハ各國大概憲法上特別ノ規定ヲ有スルモ我憲法ニ於テハ特別ノ明文ナキニ因リ憲法第二十九條ノ規定ニ從ヒ宗教上ノ集會結社ヲ爲スコトニ付テハ他ノ一般ノ集會結社ト同様ニ法律ノ制限ヲ受ケサルヘカラス即チ法律ヲ以テセサル以上ハ之ヲ制限スルコトヲ得サルコトハナルナリ之ニ反シテ一般ノ信教自由ノ制限ニ付テハ法律ヲ以テスルヲ要セス苟モ憲法第二十八條ノ規定ノ範圍ニ從フ以上ハ命令ヲ以テスルモ尙ホ之ヲ制限スルコトヲ得ヘシ而シテ第二十八條ノ信教ノ自由ノ條件トハ安寧秩序ヲ妨クルカ又ハ臣民ノ義務ニ違反スルコトヲ爲シ能ハサルコト之ナリ蓋シ宗教上ノ規定ヲ口實トシテ兵役ノ義務ヲ拒ミ或ハ重婚シテ多妻ヲ有シ或ハ離婚ノ裁判ニ服從セス或ハ其他衛生上取締規則ニ違反スルカ如キハ之ヲ臣民ノ自由ニ委スヘキニアラサレハナリ
終リニ注意スヘキハ憲法第二十八條ノ「臣民タルノ義務ニ背カサル限リ」ト云フ文字ナリ臣民ハ一般ニ法令ニ服從スルノ義務ヲ有スルモ此文字中ヨリ特ニ信

教ノ自由ヲ制限スル法令ニ服従スル義務ニ背ク場合ヲ除去スヘキコト是ナリ
然ラズンハ信教ノ自由ヲ保障セサル同一ノ結果ニ陥レハナリ(明治十七年太政
官布達第十九號參照)

第九項 意思發表ノ自由權

憲法第二十九條ハ日本臣民ハ法律ノ範圍内ニ於テ言論著作印行ノ自由ヲ有ス
ト而シテ言論著作印行トハ皆等シク思想ヲ發表スル方法ニシテ即チ言論トハ
口頭ヲ以テ意思ヲ發表スルヲ謂ヒ著作トハ文書圖書ニ依リ意思ヲ發表スルコ
トヲ謂ヒ印行トハ活版石版木版其他機械的又ハ化學的ノ方法ヲ以テ多數ノモ
ノヲ複製頒布シ意思ヲ發表スルヲ謂フ故ニ働作ヲ以テ意思ヲ發表スルノ方法
例ヘハ演劇ノ如キハ之ニ包含セラレサルニ因リ演劇ノ脚本ニ付キ法律ニ基カ
サル制限ヲ加フルモ憲法違背ニアラサルナリ又文書圖書ヲ用キルモ意思發表
ノ用ニ供セラレサルモノニ付テハ本條適用ノ限リニアラサルナリ
抑モ言論著作印行等ハ思想ノ交通ヲ媒介シ智識ノ普及ヲ圖リ且人文ノ發達ヲ

言論著作
印行ノ意

助クルモノナルカ故ニ之ヲ行フノ自由ヲ與ヘサルヘカラス併シ此等ノ方法ハ
亦他人ノ榮譽及ヒ權利ヲ傷害シ治安ヲ妨害シ罪惡ヲ教唆シ風俗ヲ紊ル等ノ用
ニ供セラル、モノナルヲ以テ之ヲ制限スルノ必要アリ而モ漫ニ其制限ヲ加ヘ
シムルトキハ人文ノ進歩ヲ妨害スルノ恐アルニ依リ憲法第二十九條ハ特ニ法
律ノ範圍内ナル文字ヲ置キ其制限ハ必ス法律ヲ以テセサルヘカラサルコト、
セリ

印行取締
ノ方法

印行ノ取締ニ關シテハ二種ノ方法アリ即チ左ノ如シ

✓一 檢閱主義事前許可主義

檢閱主義トハ出版物ヲ頒布スル前豫メ行政官廳ノ檢閱ヲ經タル上其許可ヲ得
ルヲ要シ之アルニアラサレハ頒布スルコトヲ得ストナスモノナリ又届出主義
トハ唯頒布前ニ届出ヲ爲サシムルニ止マルモノニテ其出版ヲ自由トナシ治安
ヲ紊ルノ虞アルモノト認ムルモノニ限リ其頒布ヲ禁シ又ハ停止スルモノナリ
而シテ檢閱法ハ永年專制時代ニ於テ行ハレタル主義ニシテ之ニ依リ或ハ文化

ノ發達ヲ妨ケ或ハ政府反對ノ意見ノ公布ヲ妨ケ其他必要以外ニ之ヲ濫用シタルノ弊少ナカラザリシニ因リ今日各國ノ憲法ハ殆ト總テ檢閲法ヲ採用スルヲ禁スルコト、セリ我國ニテモ封建時代及ヒ明治ノ初年ニ於テハ第一主義ヲ採リシモ明治二十年頃ヨリ第二主義ヲ採ルコト、ナリタルハ固ヨリ憲法ニハ之ニ關シ何等ノ明文ナキモ立憲政治ノ精神ニ適合セシメントシタルモノニ外ナラサルナリ(治安警察法出版法新聞紙條例著作權法參照)

第十項 集會及結社ノ自由權

憲法第二十九條ハ日本臣民ハ法律ノ範圍内ニ於テ集會及ヒ結社ノ自由ヲ有スト規定セリ

第一 集會

集會ノ意

集會トハ或事項ヲ論議決定等スルノ共同ノ目的ヲ有シテ一時限リノ公衆ノ集合シタルモノヲ稱ス故ニ永續的ノ性質ヲ帶ルカ又ハ共同ノ目的ヲ有セサルモノハ集會ト稱セサルナリ而シテ集會ハ戰時又ハ事變ニ際スルカ或ハ軍

集會ニ關スル取締方法

屋外集會

人ニ關スル場合ノ外之ヲ制限セントスルトキハ必ス法律ニ依ラサルヘカラスト雖之カ制限ニ付テハ普國憲法第二十九條ニ於ケルカ如ク其目的ニ關シテ何等ノ明文ヲ存セサルカ故ニ法律ヲ以テスル以上ハ公安ヲ保持スル場合ハ勿論其他ノ目的ヲ以テスルモ制限ヲ集會ニ加フルコトヲ得ヘク又其制限ノ方法ハ許可主義ヲ採ルモ届出主義ヲ採ルモ法律ノ規定ノ自由ニ屬スルモノナリ併シ我現行法ハ届出主義ヲ以テ集會ニ關スル一般ノ原則トナシ集會政社法時代ニハ屋外集會ニ付テハ許可主義ヲ採リシモ現行治安警察法ハ屋外集會ニ關シテモ亦届出主義ヲ採ルコト、ナセリ併シ普國ニシテハ今尙屋外集會ニ付テ許可主義ヲ採リ許可ヲ得ルニアラザレハ家屋外ニ於テ集會スルヲ得ストナシ其他此主義ヲ採ル國ナキニアラザルナリ(普漏西憲法一九第二項白耳義憲法一九第二項又届出主義ヲ採ル國ニ於テモ屋外ノ集會ニ付テハ種々ノ制限ヲ之ニ附加スルノ例多シ蓋シ屋外集會ナルモノハ一揆暴動其他ノ危險ヲ醸スコト多ケレハナリ尤モ葬式祭禮學生運動會ノ如キ慣例上ノモノハ法律上ノ所謂屋外集會ト認めサルナリ又屋外集會ニ付テハ集會政社

今日ハ議會開會中
議院ヲ以テ
ルニテ以テ
外ニテ以テ
外集會ヲ
ナスチ得
限ナシ

法時代ニ於テハ許可主義ヲ採ルト同時ニ帝國議會開會中ハ議院ヲ距ルコト
三里以内ニ於テハ之ヲ爲スコトヲ禁止シタルモ現行治安警察法ニ於テハ此
制限ヲ削除セリ兇器戎器ヲ集會ニ携帶スルコトニ付テハ我憲法ハ何等ノ明
文ヲ有セサルモ現行法ハ其携帶ヲ斷然禁止セリ

第二結社

結社ノ意

結社トハ合意上ノ共同ノ目的ヲ達スル爲ニスル多數ノ永續的ノ團體ヲ謂フ
故ニ市町村ノ如キ合意ニ基カサル團體又ハ家族ノ如キ合意的ニ共同ノ目的
ヲ定メサル團體ハ憲法第二十九條ノ所謂結社ニ非サルナリ結社ニ關シテモ
普漏西憲法ハ我憲法ニ比シ稍詳細ニ規定セリ即チ同憲法第三十條ニ依レハ
國民ハ刑法ニ牴觸セサル目的ヲ以テ結社ヲ爲スノ權ヲ有スルモノトシ尙ホ
公安保持ノ爲メ其權利ニ關スル規定ヲ設クルコトヲ得ルモノトシ且政社ニ
付テハ特別ノ規定ヲ設ケタルヲ以テ同國ニ於テ政社以外ノ結社ニ付キ制限
ヲ加ヘントスルトキハ憲法上刑法ニ牴觸スル場合若クハ公安ヲ害スル場合
ノミナラサルヘカラス然ルニ我憲法ニ於テハ前ニ述ヘタルカ如ク單ニ法律

秘密結社

政社

ノ範圍内ニ於テトノミ規定シタルニ依リ法律ノ規定ヲ以テスル以上ハ結社
ニ對シ如何ナル制限ヲモ之ニ加フルコトヲ得ルモノナリ
結社中最モ制限ヲ受クルモノハ秘密結社ニシテ次ハ政社ナリ秘密結社トハ
其目的及ヒ規約ヲ秘密ニシタル結社ニシテ憲法ニ於テ之ヲ禁スル所ナシト
雖モ英佛獨等ニ於テハ法律ヲ以テ之ヲ絕對ニ禁止セリ我國ニ於テモ亦現行
制度ニ於テハ之ヲ禁止スルコト、ナセリ政社ニ付テハ其制限各國區々ニシ
テ許可ヲ經サルトキハ政社ヲ結フコトヲ得サルモノ、政社ヲ結ハントスルト
キハ必ス届出ヲ爲サ、ルヘカラストスルモノ及ヒ政社ヲ成スニハ許可及ヒ
届出ハ之ヲ必要トナサ、ルモ官廳ノ命令ヲ受ケタルトキハ之ニ關スル報告
ヲ爲サ、ルヘカラストスルモノトノ數種アリ而シテ露西亞、葡萄牙ノ如キハ
許可主義ヲ採リ普漏西ニ於テハ届出主義ヲ採リ佛蘭西、バーデン、ウールテンベ
ルヒ等ニ於テハ報告主義ヲ採レリ政社ニ關スル我立法例ハ集會規則時代ニ
於テハ官廳ノ認可ヲ經サレハ政治上ニ關スル結社ヲ爲スコトヲ得サリシカ
集會政社法及ヒ現行ノ治安警察法ニ於テハ普國ノ主義ニ倣ヒ届出主義ヲ採

ルニ至レリ

政社間ノ
結合

政社間ノ結合ハ危險ノ虞アリトシテ集會政社法時代マテハ集會政社法二五
参照之ヲ禁止シタリシカ治安警察法ニ於テハ其禁止ヲ撤回セリ又普國ニテ
モ此制限ヲ有セシモ之ヲ四五年前ニ其禁止ヲ解カレタリ蓋シ政社ノ目的ニ
シテ判明ナル以上ハ之ヲ連續セシムルモ其危險ナキコト明カナレハナリ
集會及ヒ結社ノ自由ニ關スル參考法規ハ民法商法治安警察法集會政社法(明
治二十三年法律第五十三號明治二十六年法律第十四號)明治十三年四月集會
條例明治二十年十一月十日警察令第二十號傳染病豫防法第二十九條等是ナ
リ

第十一項 請願ノ自由權

憲法第三十條ニ曰ク日本臣民ハ相當ノ敬禮ヲ守リ別ニ定ムル所ノ規程ニ從ヒ
請願ヲ爲スコトヲ得ト然ルニ今日ニ至ルマテ臣民ノ請願ニ關スル規定ハ議院
法ニ存スルノミニテ兩議院以外ニ爲ス所ノ請願ニ付テハ何等ノ規定ヲ有セサ

請願ノ規
定ニ關ス
ル建院ノ
建院ノ規
定ニ關ス
ル建院ノ
建院ノ規

請願ハ所
願ヲ包含
スルナリ

ルナリ即チ憲法第三十條ノ別ニ定ムル所ノ法ナルモノ存在セサルニ由リ議院
以外ニ對シテハ請願スルコト能ハサルノ狀況ニ在リ之屢衆議院カ憲法實施以
來已ニ十有餘年ニ達シタルノ今日帝國議會ニ對スルノ外請願ノ規定ナシ之憲
法ヲ幾重スルノ所以ノ道ニアラスト建議シタル所以ナリ固ヨリ今日ニ於テモ
官廳ニ提出セラル、所ノ請願アリテ其請願ハ受理セラル、モ是官廳ノ好意ニ
依リテ其請願書ヲ返還セサルニ止マリ法ノ定ムル所ニ從ヒテ受理スルニ非ル
ナリ隨テ官廳力之ヲ受理セスシテ却下スルモ如何トモスルヲ得サルナリ嘗テ
請願規則ナルモノ存在シタルコトアリシモ其請願規則ナルモノハ今日ノ所謂
請願ニ關スル法規ニシテ現行請願法ノ制定ト共ニ消滅ニ歸シタルモノナリ然
ルニ憲法第三十條ニ關シ帝國憲法ニ所謂請願ナルモノ、觀念ヲ明ニセント欲
セハ勢ヒ憲法以前ニ於ケル用語例ニ遡ラサルヲ得ス按スルニ明治十五年第五
十八號布告請願規則ハ現行請願法ノ前身ナリ(請願法第十八條參照)其第一條ニ
ハ「人民各自ノ利害ニ關シ行政上ノ處分ヲ請願セントスル者ハ左ノ條規ニ依ル
ヘシ」ト云ヒ又其第十四條ニハ「行政處分ノ既ニ五年ヲ經タル者ハ請願ヲ受理セ

ス「ト定メタルカ如キ所謂請願ハ行政上ノ救濟手段タル請願即チ行政處分ニ因リテ利益ヲ害セラレタリトスル私人カ官廳ニ對シ處分ノ變更又ハ取消ヲ求ムル申立ヲ包含スルモノニシテ今日通用ノ狹義ニ於ケル請願ノミヲ謂フモノニ非サルコト明カナリ而シテ憲法ノ起草者カ其當時ノ現行法用語例ヲ無視スルコト能ハサリシハ略易キノ理ナルカ故ニ憲法第三十條ニ所謂請願ハ請願法ニ定ムル請願ヲ包含スルノ觀念タルヤ疑ナシ故ニ請願法ノ規定ニ從ヒ請願ヲ行政廳ニ提起スルハ憲法ニ保障セラレタル請願權ノ行使ノ一形式タルコト猶議院法ノ規定ニ從ヒ請願ヲ議院ニ呈出スルト異ナラス即チ議院法ノ一部及ヒ請願法ハ憲法第三十條ニ所謂別ニ定ムル所ノ規定ナルモノ、一タリ彼ノ憲法第三十條ニ豫見スル法令ノ規定ハ全然闕如スルカ如ク想像スルハ誤ト謂ハサル可カラスト論スル人アリト雖我憲法ハ歐米憲法ヲ參照シテ制定シタルモノニテ殊ニ普國憲法ヲ參考ニナシタルモノナルニヨリ我第三十條ノ請願ノ規定モ同法第三十二條ニ準據シタルヤ明ナリ而シテ同條中ノ我請願ニ當ル Petition ナル文字ハ哀願ノ義ヲ有スルモノニテ行政監督ノ方法ノ一ニ屬スル請願ノ意義

ヲ含マス又請願ハ別ノ文字ヲ以テ之ヲ顯ハスモノナリ右論者ハ請願規則ヲ例ニ引キ憲法發布當時ノ請願ハ請願ヲ含ムモノナリト云フト雖憲法ノ請願ノ文字ハ從來ノ意義ニ依ラスシテ彼 Petition ノ文字ニ之ヲ充テタルニヨリ憲法發布後引續キ請願規則ヲ廢シテ請願法ヲ發シ以テ其意義ノ混同ヲ防キタリ故ニ請願規則ヲ引キテ請願中ニ哀願ノ意義ヲ有セサル請願ヲ含ムモノナリト論スルハ當ヲ得タルモノニ非スト信スルナリ又内閣官制第五條ノ閣議事項中ニ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トアルヲ引キ請願規定ナキ今日モ天皇ニ請願スルヲ妨ケスト説クト雖之請願規定發布後ノ適用ニ係ルコト勿論ニシテ前ニ定ムル處ノ規定ナキ今日ニ於テ如何ナル手段ヲ以テ天皇ニ請願スルコトヲ得ルヤヲ敢テ反問セント欲スルナリ

(明治十三年第五十三號布告明治九年第二號達第四條議院法第三章)

第十二項 法律ニ依ラサレハ兵役及ヒ納

税ノ義務ニ服セサルノ權利

第一目 兵役

兵役トハ國ノ戰鬪力ヲ組織シテ勤務スヘキ軍事上ノ義務ナリ而シテ其義務ヲ命シ其範圍ヲ定ルハ法律ニヨラサルヘカラサルナリ現行ノ徵兵令ハ勅令ナルモ憲法發布前ノ勅令ナルニヨリ今日ハ法律ノ效力ヲ有スルモノトス尙ホ第二十條ニ付テ注意スヘキハ第二十條ノ日本臣民ナル文字ハ男子ノミヲ指スモノナリト解釋スル者アリト雖モ憲法ノ明文ハ廣ク日本臣民ニ對シ法律ニ依ラサレハ兵役ヲ課セサルコトヲ定メタルニ止マリ兵役ノ義務ハ男子ニ限ルコトヲ定メタルニ非ス又法律ニ依ラサレハ兵役ヲ課セラレサルノ保障ヲ與ヘラルハモノハ男子ノミナリトノ趣旨ヲ以テ規定セラレタルニ非ルコト之ナリ尙ホ兵役ノ義務ニ關シ一言センニ此兵役ノ義務ノ有無ヲ以テ臣民ト外國人トヲ分ツノ唯一ノ標準ナリト認ムル者アリト雖モ是レ亦誤レルモノニシテ實際上何レノ國ノ制度ニ於テモ現今兵役ノ義務ヲ外國人ニ課セサルニ止マリ理論上兵役ノ義務ヲ外國人ニ絶對ニ課スルコトヲ得サルモノニ非ス隨テ此義務ノ有無ノ

兵役ハ男子ノ義務ナル

外國人ニ兵役ヲ課セサル

ミヲ以テ此兩者ヲ區別スルヲ得サルナリ

第二目 納稅

憲法第二十一條ノ「納稅」ナル文字ハ國稅ヲ納ムルコトノミヲ指スモノナリヤ或ハ國稅ノ外地方稅ヲ納ムルコトモ之ニ包含スルモノナリヤニ付キ疑ナキニ非スト非モ廣ク納稅トアル以上ハ國稅ノミナラス市町村稅ニ至ルマテモ總テ之ニ含マルハモノト解釋スルヲ至當ト信ス是レ今日府縣稅市町村稅等ノ法律ニ根據ヲ有スル所以ナリ但之ト區分スヘキハ憲法第六十二條ノ「租稅」ナル文字ニシテ總テ憲法第六章ノ規定ハ國家ノ財政ニ關スル規定ナルニ由リ第六十二條ノ「租稅」ノ文字モ國稅ノ文字ト解釋スヘク隨テ憲法第二十一條ノ「稅」ノ文字トハ其範圍ヲ等シクスルモノニ非サルナリ又憲法第六十二條ノ規定ノ中ニハ國稅徵收國稅滯納處分ニ關スル規定モ法律ニ依ルヘキコトヲ含ムモノナリ

第二十一條ノ納稅ノ意

第六十二條ノ租稅ノ意

第十三項 營業ノ自由權

營業トハ所得ヲ得ントスル意思ヲ以テ繼續的ニ物件及ヒ勞務ニ關スル取引ヲ爲スコトヲ稱スルモノニシテ此營業ヲ爲スノ特權ハ特種ノ階級特種ノ組合ニノミ屬シタル時代アリシモ立憲時代ニ至リ或ハ憲法ヲ以テ或ハ法律ヲ以テ此自由ヲ保障スルコトハナリ一般ニ法律ヲ以テスルニアラサレハ此自由ヲ侵シ得サルコトハナレリ然ルニ我憲法ノ明文上此自由ヲ保障スルコトナク又法律ノ明文ヲ以テシテモ之ヲ保障シタルモノナキニ因リ我國ニテハ其自由ヲ制限スルニ命令ヲ以テスルヲ得ルモノナリ蓋シ我國ニテハ歐洲諸國ニ於ケルト異ナリ歷史上士農工商ノ別アリシトハ云ヘ營業ヲ或階級種族ノ特權トナシ全ク其自由ヲ認メサリシ事實ナカリシカ爲メ特ニ營業ノ自由ヲ憲法ニ保障スルノ必要存セサリシニ由ルモノナリ我憲法義解ニハ憲法第二十二條ノ居住移轉ノ自由中ニ營業ノ自由ヲ包含スト説明シタルモ明文以外ニ超越シタル誤解ト云フヘシ

之ニ關シ憲法義解ノ著者ハ曰ク

維新ノ後廢藩ノ舉ト共ニ居住及ヒ移轉ノ自由ヲ認メ總テ日本臣民タル者ハ

帝國境内ニ於テ何レノ地ヲ問ハス定住シ借住シ寄留シ及ヒ營業スルノ自由アラシメタリ而シテ憲法ニ其自由ヲ制限スルハ必ス法律ニ依リ行政處分ノ外ニ在ルコトヲ掲ケタルハ之ヲ尊重スルノ意ヲ明カニスルニアリ

如斯ク憲法義解ノ著者ハ憲法第二十二條中ニ營業ヲ自由ニ爲シ得ルノ權ヲ包含スルモノナリト解釋スト雖同條中ニ營業ノ文字ナキニ拘ハラス如斯ク解釋スルハ其當ヲ得タルモノニ非ス固ヨリ營業ノ自由ヲ制限スル爲住處ノ自由ヲ制限スルトキハ法律ヲ必要トスルモ營業ノ自由ノミヲ制限センニハ必シモ法律ヲ以テスルヲ要セス命令ノ規定ヲ以テモ之ヲ爲シ得ルモノト云フヘキナリ

或ハ又憲法ニ於テ營業ノ自由ニ關スル明文ナキヲ以テ我國ニ於テ營業ノ自由絶對ニ存セサルヤノ疑ヲ抱持スル者ナキニアラスト雖モ歐洲各國ノ憲法ニ於テ營業ノ自由ニ關スル規定ヲ有スルモノ在ルニ拘ハラス我憲法ニ於テ其明文ヲ缺ク所以ハ我國ニ於テ營業ノ自由ヲ認メサルノ趣旨ニアラスシテ歐洲ニアリテハ憲法施行前特別ニ營業ノ組合ニ入りタル者ニアラサレハ同營業ヲ爲スコトヲ得ス又組合員ノ數ニハ限リアリテ何人ニテモ自由ニ其組合ニ入ルコト

營業ノ自由ノ例外

ヲ得ス或ハ又凡テ人民ハ其居住市町村ノ營業者以外ノモノヨリ妄リニ物品ヲ購求スルコトヲ得ス其他營業ノ自由ヲ妨クル所ノ種々ノ制度存在シタリシカ故ニ之ヲ打破スルカ爲メニ特ニ憲法ニ斯ノ如キ規定ヲ掲クル必要アリシモ我國ニ於テハ憲法發布前既ニ營業ノ自由一般ニ認メラレシニ因リ特ニ規定ヲ設クルノ必要ナキカ爲メ之ヲ憲法ニ掲ケサリシモノナリトス

營業ノ自由ニテ例外ノ制度ハ專賣特許ノ制ナリ專賣特許ノ制度トハ發明者カ其發明ヲ營業上ノ目的ニ專用セントスルニ當リ特ニ行政官廳ノ特許ヲ必要トシ其結果他人ヲ排斥シテ自己一人營業スルノ權ヲ認ラレタルモノトス尙其他公益上若クハ財政上ノ理由ニヨリ如此キ營業權ヲ行政官廳ヨリ人民ニ付與スルニアラスシテ國家自ラ專業ヲ爲ス場合ナキニアラサルナリ其何レニ屬スルヲ問ハス此制度ハ一般營業ノ自由ノ原則ニ背馳スト雖モ公益上若クハ財政上特ニ例外トシテ之ヲ存立セシムルモノナリ(明治三十三年法律第三十五號重要物產同業組合法民法八八〇參照)

第三款 憲法第二章ノ例外ノ場合

第一項 戰時又ハ國家事變ノ場合

戰時ノ意
 事變ノ意
 憲法第三十一條ノ中ニ戒嚴宣告ノ場合ヲ含ム

憲法第三十一條ニ曰ク本章ニ掲ケタル條規ハ戰時又ハ國家事變ノ場合ニ於テ天皇大權ノ施行ヲ妨クルコトナシト故ニ憲法第二章ニ於テ保障セラレタル臣民ノ權利モ戰時又ハ國家事變ノ場合ニハ憲法ノ規定ニ基カスシテ之ヲ侵スコトヲ得ルモノナリ而シテ戰時トハ明治十五年布告第三十七號ノ定ニ依リ外患又ハ内亂アルニ際シ戰時タルコトヲ布告シタル場合ヲ指スモノトス故ニ我制度上戰時ナル文字ノ意義ハ必スシモ國際公法ノ戰時ノ場合ト同一ニ歸スルコトヲ保セスシテ宣戰ノ布告アリタル場合ニ限り之ヲ戰時ト稱スル(ス)又國家事變ノ場合トハ内亂タルト外患タルトヲ問ハス公共ノ安寧秩序ニ危害アリト認メラル、場合ニ於テ而モ戰時ト認メラレサル時ヲ稱スルモノナリ今憲法第三十一條ト同第十四條トノ關係ヲ一言センニ第三十一條ハ第十四條ノ所謂戒嚴宣告ノ場合ヲ指スモノナリヤ或ハ第三十一條ノ中ニハ戒嚴宣告ノ場合ヲ含

マサルモノナルヤノ疑ヒアリ第三十一條ノ中ニハ第十四條ノ場合ヲ包含セスト唱フル者ハ曰ク戒嚴ノ要件及ヒ效力ハ法律ヲ以テ定メラル、モノナルニ由リ戒嚴宣告ノ結果トシテ法律ニ基カスシテ信書ノ秘密ヲ侵シ住所ノ安全ヲ害シ其他憲法第二章ニ保障セラレタル權利ヲ侵害スルモ法律ノ規定ノ結果ニ外ナラサルヲ以テ戒嚴ノ作用ハ憲法第二章ノ各條項ト牴觸スルモノニ非ス隨テ戒嚴宣告ノ場合ニ付テハ憲法第三十一條ノ規定ヲ要スルコトナキモノナリ故ニ第三十一條ノ場合ハ戒嚴ヲ宣告シタルトキ以外ノ場合ヲ指スモノナリト之ニ反對シテ第三十一條ノ場合ハ戒嚴宣告ノ場合ヲノミ指スナリト論スル者ハ曰ク戒嚴ヲ宣告スル場合ハ重大ナル場合ナリ故ニ其要件及ヒ效力ヲ法律ヲ以テ定ムヘシト規定スルナリ然ルニ此以外ノ場合ニ於テ非常大權ノ行動ヲ認ムルトキハ天皇ハ戒嚴ヲ宣告セスシテ自由ニ憲法第二章ノ規定ヲ蹂躪スルコトヲ得ルノ結果ヲ生シ得ルモノナリト今此兩說ヲ比較スルニ憲法第三十一條ヲ特ニ設ケタル精神ヨリ考フルトキハ第一說論者ノ如ク戒嚴宣告ノ場合以外ニ於テ戒嚴令ノ規定ニ依ラサル所ノ非常大權ノ行動ヲ認ムルニ在ルコト明カナ

非常大權ノ行動

且又我憲法第三十一條ニ當ル所ノ普漏西憲法第百十一條ハ殆ト之ト同一ノ規定ニシテ而モ其普漏西憲法ノ解釋ハ一般ニ戒嚴令ニ依ラサル所ノ非常大權ノ行動アルコトヲ認ムルモノナルカ故ニ其憲法ヲ參照シタル我憲法ハ之ト同一ノ趣意タルコトヲ認ムルコトヲ得故ニ第三十一條ト第十四條トノ關係ニ就テハ第一說ヲ採ラント欲スルナリ

第二項 陸海軍ノ軍人

憲法第三十二條ニ曰ク本章ニ掲ケタル條規ハ陸海軍ノ法令又ハ紀律ニ牴觸セサルモノニ限り軍人ニ準行スト故ニ軍人ハ陸海軍ノ法令又ハ紀律ニ從フヘキヲ原則ト爲シ之ト牴觸セサル場合ニ於テノミ憲法第二章ノ規定ノ適用ヲ受クルモノナリトセラレタリ蓋シ軍隊ノ紀律ヲ保ツカ爲メ且軍人ヲシテ其職ヲ全ウセシムルカ爲メ軍事上ノ法令又ハ軍隊ノ紀律ニ先ツ服従スルヲ極メテ必要ナルコト、認ムレハナリ是レ軍人カ法律ニ定メタル裁判官以外ノ裁判官ノ裁判ヲ受ケ若クハ法律ニ依ラスシテ其居住ノ自由ヲ制限セラル、所以ナリ然ラ

軍人ノ範
圍ハ軍
人ニアラ
ス

ハ茲ニ軍人トハ如何ナル者ヲ指スヤト云フニ現役軍人及召集中ノ豫備役後備
役ノ軍人ヲ指スモノニシテ軍屬ノ如キハ之ヲ含マル、モノニ非サルナリ(陸軍
刑法第三條第四條海軍刑法第五〇條第五一條明治三十七年勅令第六號海軍省
令第一條參照)

第四節 臣民ノ特別階級

第一款 皇族

第一項 皇族ノ範圍

皇族ノ範
圍

皇族トハ皇統ノ男子及ヒ其正當ノ配偶者並ニ皇統ノ女子ヲ指スモノニシテ今
之ヲ列舉スルトキハ我皇族ニ列セラル、者ハ左ノ如シ

- 太皇太后
- 皇太后
- 皇后
- 皇太子

皇族ノ子
孫ハ万世
皇族ナリ

皇太子ノ妃
皇太孫
皇太孫ノ妃
親王
親王ノ妃
內親王
王
王妃
丞女王

是ナリ(皇室典範三〇)而シテ皇室典範第三十一條ニハ「皇子ヨリ皇玄孫ニ至ルマ
テハ男ヲ親王、女ヲ內親王トシ五世以下ハ男ヲ王、女ヲ女王トス」トアルニ由リ皇
統ニ屬スルモノハ百世ノ後ニ效ルマテモ總テ皇族ノ中ニ入ルヘキモノトス我
歷史上皇族ニ姓ヲ賜ヒテ之ヲ臣下ニ下シタルノ例アルニ拘ハラヌ我皇室典範
ハ之ヲ禁止シタルモノト云フキヘナリ併シ皇室典範第四十四條ニハ「皇族女子

例外

ノ臣籍ニ嫁シタルモノハ皇族ノ列ニ在ラス但シ特旨ニ依リ仍内親王女王ノ稱ヲ有セシムルコトアルヘシトアルニ由リ皇族女子カ皇族以外ノ者ニ婚嫁シタルトキハ皇族ノ範圍外ニ出ツルモノトス又皇族ハ皇室典範第四十二條ニ依リ養子ヲ爲スコトヲ得サルニ依リ皇族ニ列セラル、者ハ配偶者ノ外血統上ノ皇胤タルコトヲ要スルモノナリ

第二項 皇族ノ特權

凡テ立憲國ニ於テハ四民ノ平等ナルヲ原則トナシ特權アル種類ノ存在スルコトヲ認メサルモノナリト雖モ皇族ハ君主ト特別ノ血統ノ關係ヲ有スルモノナルニ由リ何レノ國ニ於テモ君主ノ一族タル皇族若クハ王族ニハ或特權ヲ付與スルヲ常トナセリ我國ニ於テモ亦然リ今皇族ノ特權ヲ列擧スレハ左ノ如シ

皇族ノ特權

第一 攝政ト爲ルノ資格ヲ有スルコト

後ニ述フルカ如ク攝政ナルモノハ君主ニ代リテ政ヲ爲スノ重大ナル職務ヲ有スルモノニシテ而モ攝政タル者ハ我現行ノ制度ニ於テ必ス皇族ヨリ出テ

サルヘカラストセラレタリ

第二 貴族院議員ト爲ルノ資格ヲ有スルコト

貴族院議員ト爲ルノ資格ヲ有スル者ハ必スシモ皇族ニ限ラスト雖モ皇族ハ或年齢ニ達シタルトキハ選舉ヲ待タス又勅選ヲ待タスシテ當然貴族院議員タルノ地位ヲ有スルモノナリ而シテ此地位ハ立法事業ニ參與スル議會ヲ組織スル分子ノ一ニシテ國法上重要ナルモノナルコト多言ヲ要セサルナリ

第三 皇族會議ノ議員ト爲ルコト

皇族會議ナルモノハ成年以上ノ皇族男子ヲ以テ組織セラレ内大臣樞密院議長宮内大臣司法大臣大審院長ヲ之ニ參列セシムルモノナリ而シテ皇族會議ノ權限ハ左ノ一ヨリ四ニ至ルマテノ事項ニ付キ諮詢ヲ受ケ若クハ君主ヨリ隨時諮問アリタルトキ之ニ對スル答申ヲ爲シ若クハ五六ノ事項ニ付キ議決ヲ爲スコトニアルナリ

皇族會議ノ權限

- 一 皇室典範ノ改正ニ關シ諮詢ヲ受ケタルトキ
- 二 皇嗣ヲ變更スルコトニ付キ諮詢ヲ受ケタルトキ