

91-194



憲法行政法通義

法學博士 清水 澄 序
辯護士 西村 勘之助 著

明治
42 12 7
丙午

東京

清水書店發



憲法行政法通義序

聖人ノ道ハ遠キニアラスシテ近キニアリ儒者ハ
之ヲ專有スヘキモノニアラスシテ人民ニ之ヲ普
及セシムルヲ要ス法律モ之ト同シク法律家ノ專
有スヘキモノニアラスシテ普ク之ヲ人民ニ知ラ
シムルヲ要ス雷ニ之ヲ知ラシムルノミナラス人
民ヲシテ其意義ヲ了解セシムルヲ要ス而シテ普
通ノ法律書ハ主トシテ法律家ノ爲ニ著ハサレタ
ルモノナレハ右所述ノ目的ニ應スルモノ尠シ然

ルニ此書ヲ閱覽スルニ憲法及行政法ノ要綱ヲ平
易ニ説述シ且其説述繁簡宜シキヲ得タルニ依リ
人民ヲシテ憲法及行政法ノ大意ニ通セシムル爲
ニハ極メテ適宜ノ著ナリト云フベシ聊カ所感ヲ
記シテ以テ序文ニ代フ

己酉十月

清水澄識

自序

頃者親族ノ佛事ニ列席ス其家固ト眞宗ヲ徒ナリシユヘ參會ノ
一僧讀經ノ終リニ白骨ノ御文章ナルモノヲ朗讀セリ抑モ白骨
ノ御文章ナルモノハ蓮如上人ノ物セラレタル教ニシテ其文章
ノ秀麗ナル趣味ノ津々タル近時文學者ノ賞讃措カサル所ナリ、
親シク佛事ノ席ニ於テ之ヲ聽聞スルニ及ヒ眞宗、蘊奧ノ經理ヲ
卑近ノ文字ヲ以テ説破シ凡夫凡婦ヲシテ聽クカマニマニ隨喜
ノ涙ヲ流サシムルニ足ルモノアルヲ觀ル夫レ人間ノ浮生ナル
相ヲツラツラ觀スルニ下説キ起シ「タレカ百年ノ形體ヲタモツ
ヘキ、我ヤサキ、人ヤサキ、ケウトモシラス、アストモシラス、チクレ
サキタツ人ハ、本ノ葉、末ノ露ヨリモシケシト云ヘリ、サレハ、朝ニ
ハ紅顔アリテ夕ニハ白骨トナレル身ナリ」云々ト頼ミ少ナキ浮

世ノ様ヲ説キ破リ終ニサレハ人間ノハカナキ事ハ、老少不定ノ
サカヒナレハ、タレノ人モ、ハヤク後世ノ一大事ヲ心懸ケテ、阿彌
陀佛ヲ、フカクタノミマイラセテ、念佛マウスヘキモノナリ、アナ
カシコクト結ヒタルニ至リテハ誰レカ深遠高妙ナル教理ヲ
卑近通俗ノ言辭ヲ以テ説破セルニ驚カサラム傳ヘ聞ク開祖親
鸞上人カ淨土門、他力ノ一宗ヲ勦建スルニ當リ佛教ノ本領タル
聖土門、自力ノ教ハ精神及ヒ肉體ノ慾情ヲ全然排除シ自ラ教理
ヲ究メテ自ラ之ヲ悟得シ此世ナカラニ佛トナラシト云フニア
リ教理至善ナリト雖モ其趣旨ハ人類日常ノ生活狀態ニ遠サカ
リ凡人ニ教ヘ難ク僧侶モ亦行ヒ難ク以テ勸善懲惡改過遷善ノ
方便ト爲スニ足ラサルヲ看破スルヤ彼ハ俗塵絶ヘテ雲深キ叡
山ノ高キ精舎ニ立チ籠リ八萬四千ノ法文ヲ讀破シ終ニ一切教

ノ中、淨土三部教ノ教理ヲ取捨折衷シ他力易行道ノ眞理ニ依テ
新ニ眞宗々理ヲ創設セリ而其要旨ハ人世日常ニ發生セル情ト
慾ハ總テ之ヲ自然ニ放任シ唯々彌陀ノ教ヲ以テ之ヲ制限セシ
ム故ニ凡夫凡婦カ鬼ト爲リ又佛ト爲ルハ彼等居常ノ信仰ト之
ニ伴フ彌陀ノ力ニアリ云々ト云フニアリ彼ハ此教理ヲ實施ス
ルニ當リ俗ニ居テ俗ヲ化スルヲ至便トシ又肉食妻帶ノ傳導ニ
便ナルヲ悟リ自ラ藤原玉日姫ト結婚シ以テ前記ノ教理ヲ弘メ
タリト云フ
夫レ宗教ハ宗教家ノ爲メニ宗教タルニアラス凡夫凡婦ヲ改化
遷善セシムルカタメニ宗教タルノ價値アリ宜ナル哉現時我邦
佛教界ノ泰斗タル眞宗ハ多數俗人ノ信仰ニ依テ其盛大ヲ極メ
又其本旨ヲ貫徹スルヤ。

四
國法ハ少數國法學者カ之ヲ研究シ之ヲ知悉スルニ依テ國法タルノ目的ヲ達セス國民ノ最大多數カ其法理ヲ悟得シ又之ニ依テ權利々益ヲ享有スルニ依テ始メテ國法タルノ價值アリ然ルニ從來發行セル國法學ノ著書ヲ閱スルニ概ネ法理ノ研究ヲ主眼トシ稀ニ實務適用ヲ兼備スルモノアルモ編纂ノ順序ト説明ノ方法ハ何レモ法學專門家ノ參考書ニ過キス是レ豈ニ國法學ノ研究ノ肯綮ヲ得タルモノナランヤ立憲國民ノ最大多數ヲシテ國法學ノ要旨ヲ知悉セシメ以テ法治國々民タルノ權利々益ヲ完ウセシムル著書ナキハ眞ニ斯道ノ一大缺點ナリ予敢テ佛敎界ニ於ケル親鸞上人ヲ以テ自ラ任スル者ニアラス又敢テ本書ヲ以テ白骨ノ御文章同様ノ價值アルモノト自信スルモノニアラス雖然憲法行政法ノ解釋適用ニ關シ通俗平易ノ研究ヲ試ミ

以テ國民ト共ニ其利益ヲ享有セントスルニ至テハ他力易行道ノ敎理ヲ開キ俗ニ居テ俗ヲ化セシ親鸞上人ト其目的ヲ同ウスルモノナリ又平易簡潔ノ文字ヲ以テ澁晦至難ノ國法々理ヲ説明シ苟クモ普通ノ文章ヲ解讀シ得ル者ヲシテ容易ニ憲法行政法ノ法理及ヒ其適用ヲ會得セシメンコト白骨ノ文章ヲ以テ眞宗蘊奧ノ敎理ヲ說破セシ蓮如上人ト選述ノ趣旨ヲ同ウス是レ本書著述ノ目的及ヒ其本旨ナリ聊カ所感ヲ識シテ序文トナスト云爾

明治四十二年十一月下浣東都牛込柳街ノ僑居ニ於テ識ス

著 者 撰

凡例

一 本書著述ノ目的ハ立憲政治ノ根本法タル憲法及ヒ憲法ト共ニ國法學ノ一部タル行政法ノ法理並ニ其適用ヲ簡潔平易ニ説述シ同胞國民ヲシテ共ニ立憲國民タルノ本分ヲ完ウセシメントス然ルニ本書ハ法令釋義全書ノ初卷タルニ依リ茲ニ法律學研究ノ階梯タル法學通論ヲ講述スル必要アルニ依リ卷頭ニ法學通論ヲ排列スルコトト爲シタリ又衆議院議員選舉法ハ憲法ノ附屬法トシテ國民カ參政權ヲ行使スルニ必要ナル法規ナリ故ニ之ヲ卷尾ニ附加セリ如此ニシテ本書ハ第一卷法學通論第二卷憲法第三卷行政法第四卷衆議院議員選舉法ノ四大部ヨリ成立スルモノトス

一 本書著述ノ最大目的ハ同胞一般國民ヲシテ國法學ノ原理原則ヲ輕快平易ニ領得セシメ以テ立憲國民タルノ本分ヲ完ウセシメントスルニアルヲ以テ其說明ノ方法及ヒ内容構成ノ順序モ一機軸ヲ出シ左ノ形式ヲ採用セリ

第一 法學通論ノ部

法學通論ハ法學入門ノ階梯ニシテ法律學全般ノ理論ヲ抽象的ニ説明スルニ

アリ隨テ其說明方法ニ付テハ特ニ斬新ナル形式ヲ用ユル必要ナキニ依リ一般普通ノ講述法ニ依リシモ初學門ニ入ルノ階段ナルヲ以テ成ルヘク平易ノ文字ヲ用ヒ文章ハ簡潔流暢ナルコトヲ力メ澁晦難解ノタメ卷ヲ抛テ業ヲ廢スルニ至ルコトナカラシメムコトヲ期セリ是レ本書法學通論ノ特色ト觀ルヘキ點ナリ

第二 憲法ノ部

憲法ハ國法學ノ首部ニシテ立憲政體ノ根本法ナルニ由リ同胞國民ヲシテ普ネク其法理ヲ會得セシムル必要アリ他方ニ於テ其理論ノ深遠高尙ナル初學者ノ容易ニ窺ヒ知り得サル困難アリ此困難ト彼ノ必要ヲ調和スルタメ簡潔平易ノ文章ヲ以テ高妙深遠ナル憲法ヲ理ヲ說述シ普通文字ヲ解讀シ得ル者ハ皆ナ國法學ノ蘊奧ヲ探求スルコトヲ得セシメンコトヲ期待セリ此目的ヲ貫徹スル爲メ講述ノ順序ハ理論的編成ノ形式ヲ採リ各關係ノ章節款項ニ於テ憲法七十有六箇條ノ條文ヲ適宜ニ配當シ而其各條文ヲ解說スルニ當テハ「解ト説明」ノ二種ニ分チ「解」ニ於テハ條文中ニ包含スル難解ノ法語ヲ說明シ「説

明」ノ欄ニ於テハ各條全體ノ法意並ニ其適用ヲ論述セリ

第三 行政法ノ部

行政法ハ緒論本論ニ大別シ緒論ニ於テハ行政法全體ニ亘ル大意ヲ說述シ本論ハ更ニ之ヲ總論ト各論トニ區別シ總論ニ於テハ行政法ヲ理ト其適用ヲ理論的且ツ抽象的ニ論述シ各論ニ於テハ(1)內務行政(2)外務行政(3)財務行政(4)軍事行政(5)司法行政(6)公共團體ノ自治行政ノ六種ニ大別シ現行法令ヲ理論的ニ排列シ法理的ノ研究ヲ要スル條項ヲ指示シテ簡潔平易ナル說明ヲ施シタリ

第四 衆議院議員選舉法ノ部

該法編纂ノ順序ニ從ヒ各章ニ就キ理論的ノ研究ヲ要スルモノ(例大選舉區單記投票無記名式等)ニ付キテハ各章ノ冒頭ニ於テ各國ノ法制沿革我現行法ニ對スル立法的意思等ヲ詳述シ更ニ逐條的ノ說明法ニ依リ各條項ニ就キ理論ト實地ノ兩側ヨリ說明ヲ施シタリ殊ニ其說明ノ内容ニ於テハ「解ト説明」ノ二段ニ別チ「解」ニ於テハ各條中ニ包含スル難解ノ法語ニ對スル「説明」ヲ施シ說明

ニ於テ一條一項全體ニ關スル意義ヲ評釋シタリ
 一 本書著述ノ本旨ハ憲法行政法選舉法ノ理論的説明ト各現行法ニ對スル成文ノ解釋ヲ指導シ終ニ讀者ヲシテ理論ト實際ノ調和ヲ會得セシメシトヲ期待セシニ依リ當代知名ノ著書ハ概ネ之ヲ參考ニ供シタリト雖モ主トシテ涉獵セシ著書ハ左ノ如シ

(第一) 法學通論ノ部

- 岸本辰雄氏著 法學通論
- 羽生慶三郎氏著 法學通論
- 織田萬氏著 法學通論
- 岡付司氏著 法學通論
- 鵜澤聰明氏著 法學通論

(第二) 憲法ノ部

- 清水澄氏著 第一編 憲法論
- 帝國憲法
- 上杉慎吉氏著 帝國憲法

- 市村光惠氏著 憲法要論
- 穂積八束氏講述 憲法講義於東京帝國大學ニ
- 一木喜徳郎氏講述 國法學講義於東京帝國大學ニ
- 有賀長雄氏著 帝國憲法講義
- 伊藤博文公著 憲法義解
- 副島義一氏著 憲法
- 岸本辰雄氏著 帝國憲法要領
- 島田三郎氏著 英國憲法史

(第三) 行政法ノ部

- 上杉慎吉氏著 行政法要論
- 市村光惠氏著 行政法原理
- 岡實氏著 行政法論
- 穂積八束氏講述 行政法講義於東京帝國大學ニ
- 一木喜徳郎氏講述 行政法講義於東京帝國大學ニ

織田萬氏著
 有賀長雄氏著
 小原新三氏著
 同
 以上
 日本行政法論
 日本行政法論
 行政法汎論
 行政法各論

憲法行政法通義目次

第一卷 法學通論之部

第一章 總論 一

 第一節 法及法學ノ大意 二

 第二節 太古ノ法 三

第二章 法トハ何ソ 四

第三章 法ノ淵源 六

第四章 法ノ種類 一〇

第五章 法ノ成立 一六

 第一節 法律ノ成立 一六

 第二節 命令ノ成立 一六

第三節 自治團體ノ法規ノ成立	一七
第一款 市町村條例ノ成立	一七
第二款 市町村規則ノ成立	一八
第六章 法ノ効力ノ及フ範圍	
第一節 時ニ關スル効力ノ範圍	一九
第二節 場所ニ關スル効力ノ範圍	二〇
第三節 人ニ關スル効力ノ範圍	二三
第七章 法ノ解釋	
第一節 總論	二四
第二節 法ノ解釋ノ種類	二五
第一款 形式ヲ標準トスル解釋ノ種類	二五
第二款 實質ヲ標準トスル解釋ノ種類	二八
第三節 法ノ解釋ニ關スル原則	二九
第八章 法ノ適用	

第一節 法ノ適用ノ概念	三三
第二節 行政官カ法ヲ適用スルニ付テ遵守スヘキ原則	三三
第三節 裁判官カ法ヲ適用スルニ付テ遵守スヘキ原則	三四
第九章 法ノ廢止及變更	
三六	
第十章 公法及私法	
第一節 總論	四一
第一款 區別ナシトスル說	四一
第二款 區別アリトスル說	四二
第二節 公法ノ意義	四四
第三節 公法ノ種類	四四
第一款 憲法	四五
第二款 行政法	四七
第三款 帝國議會ニ關スル法規	四七
第四款 司法	四八

第五款 刑罰法規……………四九

第六款 訴訟法……………四九

第四節 私法ノ意義……………四九

第十一章 雜則

第一節 權利ノ意義……………五一

第二節 權利ノ種類……………五四

第一款 公權ト私權……………五四

第一項 公權……………五五

第二項 私權……………六〇

第一目 財產權……………六〇

第二目 身分權……………六三

第三目 人格權……………六四

第二款 絕對權ニ相對權……………六五

第三款 原權ト救濟權……………六六

第四款 主タル權ト從タル權……………六六

第三節 權利ノ主體

第一款 概論……………六七

第二款 自然人……………六八

第三款 法人……………六九

第四節 權利ノ客體

第一款 權利ノ客體ノ意義……………七二

第二款 物ノ觀念……………七二

第三款 物ノ種類……………七四

第一項 動產ト不動產トノ區別……………七四

第二項 主物ト從物トノ區別……………七六

第三項 特定物ト不特定物トノ區別……………七六

第四項 融通物ト不融通物トノ區別……………七九

第十二章 義務

第一節 義務ノ沿革……………八一

第二節 義務ノ意義……………八二

第十三章 制裁

第一節 總論……………八四

第二節 制裁ノ種類……………八四

第三節 制裁ヲ加フル方法……………八八

第一款 總說……………八八

第二款 正當防衛ノ意義……………八八

第三款 正當防衛ノ種類……………八九

第二卷 憲法ノ部

緒論

第一章 憲法研究ノ心要……………九一

- 第二章 憲法ノ意義……………九一
- 第三章 憲法ノ種類……………九二
- 第四章 日本憲法制定ノ沿革……………九三
- 第五章 憲法研究ノ順序……………九四

本論

第一編 國家

第一章 總論(國家ノ定義)……………九五

第二章 國體(憲法第一條ノ說明)……………九六

第三章 政體(憲法第四條ノ說明)……………九七

第二編 統治ノ主體

第一章 天皇……………九九

第一節	天皇ノ國法上ノ地位	九九
第二節	天皇ノ地位ニ伴フ權 <small>(憲法第三條第六條、第十六條ノ說明)</small>	九〇九
第二章	皇位	一〇二
第一節	皇位ノ意義	一〇三
第二節	皇位繼承 <small>(憲法第二條第七、十四條ノ說明)</small>	一〇三
第三節	踐祚	一〇五
第三章	攝政	一〇五
第一節	攝政ノ地位	一〇六
第二節	攝政ノ資格要件	一〇六
第三節	攝政ノ權限	一〇六
第四節	攝政ノ責任	一〇七

第三編 憲法上ノ統治機關

第一章	總論 <small>(統治機關ノ意義)</small>	一〇八
第二章	帝國議會	一〇九
第一節	帝國議會ノ國法上ノ地位	一〇九
第二節	帝國議會ノ組織 <small>(憲法第三條、第十三條、第四十一條、第四十四條、第六十五條說明)</small>	一一〇
第三節	貴族院ノ組織 <small>(憲法第五十四條說明)</small>	一一二
第四節	衆議院ノ組織 <small>(憲法第三十五條解釋)</small>	一一三
第五節	帝國議會ノ權限	一一九
第一項	議會權 <small>(憲法第三十七條、第三十八條、第三十九條、第七十三條ノ解釋)</small>	一一九
第二項	議院權 <small>(上項、憲法第四條、第十九條、第四十條、第五十條ノ解釋)</small>	一二三
第三項	議事規則 <small>(憲法第五條、第十三條ノ解釋)</small>	一二四
第四項	内部的規則ヲ定ムル權	一二八
第六節	帝國議會ノ召集	一二八
第七節	開會	一二九
第八節	閉會	一二九

第九章 會期(通常會期並憲法第七十條ノ解釋臨時會會期並憲法第四十五條ノ解釋) 一三九

第十節 停會 一三一

第十一節 休會 一三一

第十二節 衆議院ノ解散(憲法第四十五條ノ解釋) 一三二

第十三節 帝國議會ノ議員

第一款 議員ノ任期 一三三

第二款 議員ノ權利 一三三

第一項 質問權 一三三

第二項 議案及上奏建議發案ノ權 一三四

第三項 發言表決ノ自由權(憲法第五十二條ノ解釋) 一三四

第四項 身體ノ自由權 一三五

第五項 歲費及旅費ヲ受クル權 一三五

第三款 議員ノ資格消滅 一三七

第十四節 議長及副議長 一三八

第十五節 議員ノ事務官 一四一

第三章 國務大臣

第一節 國務大臣ノ資格要件 一四二

第二節 國務大臣ト各省大臣ノ關係 一四三

第三節 國務大臣ト政府ノ關係 一四三

第四節 國務大臣ノ職務權限(憲法第五十三條ノ解釋) 一四三

第一項 天皇ノ親裁スル政務ヲ輔弼ス 一四五

第二項 國務ニ關スル詔勅ニ副署ス 一四五

第三項 政府ヲ組織ス 一四五

第五節 國務大臣ノ責任 一四六

第一款 國務大臣ノ責任ノ性質 一四六

第四章 樞密顧問

第一節 樞密顧問ノ國法上ノ地位 一四八

第二節 樞密顧問ノ組織 一四九

第三節	樞密顧問ノ權限	一四九
第五章	司法裁判所(憲法第五十七條ノ解釋)	一五一
第一節	司法權ノ主體	一五一
第二節	裁判官(憲法第五十八條ノ解釋)	一五二
第三節	裁判所ノ權限	一五三
第四節	裁判所ノ法令審査權	一五三
第五節	裁判ノ手續(憲法第五十九條ノ解釋)	一五五
第六節	特別裁判所(憲法第六十條ノ解釋)	一五六
第七節	權限爭議裁判所	一五七
第八節	行政裁判所	一五七
第一款	行政裁判所ヲ設クル目的	一五八
第二款	我國行政裁判所ノ沿革	一五九
第三款	行政裁判所ノ組織	一六〇
第四款	行政訴訟提起ノ要件(憲法第六十一條ノ解釋)	一六〇

第五款	行政裁判手續	一六二
第七章	會計検査院(憲法第七十二條ノ解釋)	一六三
第一節	會計検査院ノ地位	一六二
第二節	會計検査院ノ權限	一六三
第三節	會計検査院ノ組織	一六五
第四編	統治ノ範圍	
第一章	總論	一六六
第二章	領土	一六六
第一節	領土ヨリ生スル効果	一六六
第二節	領土ノ變更	一六七
第三章	人民	
第一節	總論	一六八
第二節	國籍ノ取得	一六九

第一款	出生	一六九
第二款	認知	一七〇
第三款	婚姻及縁組	一七一
第四款	歸化	一七二
第五款	國籍ノ回復	一七二
第三節	領土割讓ニ依ル國籍取得	一七二
第四節	臣民ノ權利義務	一七三
第一款	臣民ノ權利	一七三
第一款	官吏公務員トナル權利(憲法第十九條ノ說明)	一七四
第二款	住居及移轉ノ自由權(憲法第二十二條ノ說明)	一七五
第三款	身體ノ自由權(憲法第二十三條ノ說明)	一七六
第四款	法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クル權(憲法第二十四條ノ說明)	一七七
第五款	家宅ノ安全權(憲法第二十五條ノ說明)	一七八
第六款	信書ノ秘密ヲ保ツ權(憲法第二十六條ノ說明)	一七九

第七項	所有權ノ不可侵權(憲法第二十七條ノ說明)	一八〇
第八項	信教ノ自由權(憲法第二十八條ノ說明)	一八一
第九項	意思發表ノ自由權(憲法第二十九條ノ說明)	一八二
第十項	集會及結社ノ自由權(憲法第二十九條ノ說明)	一八三
第十一項	清願ノ自由權(憲法第三十條ノ說明)	一八四
第十二項	營業ノ自由權	一八五
第二款	臣民ノ義務	
第一項	服從ノ義務	一八八
第二項	忠實ノ義務	一八八
第三項	兵役ノ義務(憲法第二十條ノ解釋)	一八八
第四項	納稅ノ義務(憲法第二十二條ノ說明)	一八九
第三款	臣民ノ權利義務ノ制限	一九〇
第一項	戰時又ハ事變ニ於ケル例外(憲法第三十一條ノ說明)	一九〇
第二項	陸海軍ノ軍人ニ對スル例外(憲法第三十二條ノ說明)	一九一

第五編 統治ノ作用

第一章 總論	一九二
第二章 立法權	
第一節 立法ノ意義(憲法第五條ノ解釋)	一九三
第二節 立法ノ手續	一九五
第一款 法律案ノ提出	一九五
第二款 法律案ノ議決	一九五
第三款 法律案ノ裁可(憲法第六條ノ解釋)	一九五
第四款 法律ノ公布	一九七
第五款 法律ノ施行期限	一九七
第三節 立法事項	一九八
第四節 法律ノ形式ノ效力(憲法第六十七條ノ解釋)	一九九
第三章 豫算	

第一節 豫算ノ性質	二〇三
第二節 豫算制定ノ手續	二〇三
第一款 豫算案ノ提出	二〇三
第二款 豫算案ノ編成(憲法第六十四條第 六十九條ノ解釋)	二〇四
第三款 豫算案ノ議定(憲法第六十七條第 六十八條ノ解釋)	二一〇
第三節 豫算ノ効力	二一〇
第四節 追加豫算(會計法第五條第二項ノ解釋)	二一一
第五節 豫算ノ不成立(憲法第七十一條ノ解釋)	二一一
第六節 起債及豫算外ノ國庫負債(憲法第六十二條ノ解釋)	二二三
第四章 大權作用	
第一節 大權ノ觀念	二二三
第二節 法律以外ノ法規ノ制定	二二四
第一款 緊急命令(憲法第八條ノ解釋)	二二四
第二款 執行命令(憲法第九條ノ解釋)	二二六

第三款 獨立命令(憲法第九條ノ解釋)……………二二七

第四款 委任命令……………二二八

第五款 大權命令……………二二九

第六款 官制々定權(憲法第十條ノ解釋)……………二二九

第七款 文武官ノ任官俸給ノ確定權(憲法第十條ノ解釋)……………二二〇

第八款 陸海軍ノ統帥權(憲法第十一條ノ解釋)……………二二二

第九款 陸海軍ノ編制及常時兵額ヲ定ムル權(憲法第十一條ノ解釋)……………二二三

第十款 國際條約締結權

第一項 總論(憲法第十三條ノ解釋)……………二二三

第二項 條約締結ノ條件……………二二三

第三項 條約ノ効力發生ノ條件……………二三四

第四項 條約執行ノ條件……………二三五

第十一款 宣戰講和ノ大權(憲法第十三條ノ解釋)……………二三八

第十二款 戒嚴大權(憲法第十四條ノ解釋)……………二三九

第三卷 行政法之部

緒論

第十三款 榮典授與ノ大權(憲法第十五條ノ解釋)……………二三一

第十四款 恩赦ヲ與フル大權(憲法第十六條ノ解釋)……………二三三

第十五款 議會ノ開會閉會停會及衆議員ノ解散ヲ命スル權(憲法第七條ノ解釋)……………二三六

第十六款 緊急ノ財政處分(憲法第七十條ノ解釋)……………二三七

第五章 司法權……………二三九

第六章 行政權……………二四一

第一章 行政法研究ノ必要ヲ論ス……………二四二

第二章 行政ノ意義……………二四三

第三章 行政法ノ意義……………二四五

第四章 行政學……………二四六

第五章 行政法學 二四七

第六章 行政法ノ淵源 二四八

本論

第一編 總論

第一章 行政行爲 二五三

第一節 行政法規 二五三

第一項 天皇ノ發スル命令 二五四

第二項 行政官廳ノ發スル命令 二五五

第三項 地方自治團體ノ制定スル法規 二五六

第二節 行政處分 二五七

第一款 行政處分ノ意義 二五七

第二款 行政處分ノ特質 二五七

第三款 行政處分ノ種類 二五八

第一項 處分ノ方法ニ依ル區別 二五八

第二項 要求ノ有無ニ依ル區別 二五九

第二章 法規及處分ノ強制方法 二六八

第一節 法規ノ強制方法 二六八

第二節 處分ノ強制方法 二六八

第三章 行政行爲ノ救濟 二七三

第一節 上級官廳ノ職權ヲ以テ爲ス行政行爲ノ救濟 二七三

第一款 命令ノ取消及停止 二七四

第二款 處分ノ取消及停止 二七五

第二節 被害者ノ請求ニ基ク行政行爲ノ救濟方法 二七五

第一款 請願 二七五

第二款 裁決ノ申請 二七六

第三款 行政訴願 二七六

第一項	行政訴訟ノ性質	二七七
第二項	我國現行法上ニ於ケル行政訴訟法	二七八
第四款	行政訴訟	二八〇
第一項	行政訴訟ノ性質	二八〇
第二項	我國現行法上ニ於ケル行政訴訟	二八三

第二編 行政機關

第一章	總論	二八九
第二章	官治行政	二九〇
第一節	官廳	
第一款	官廳ノ意義	二九〇
第二款	官廳ノ種類	二九二
第三款	官廳ノ權限	二九三
第四款	官廳相互ノ關係	

第一項	上級官廳ト下級官廳トノ關係	二九四
第二項	中央集權ト地方分權	二九五
第三項	官廳ノ代理及委任	二九五
第四項	官署ト官廳トノ區別	二九七
第五項	官廳ト事務所トノ區別	二九七
第六項	官廳ト地方自治團體トノ關係	二九八
第七項	官廳ト營造物トノ區別	二九八
第八項	官吏ト官廳トノ關係	二九九
第二節	現行制度上ニ於ケル官廳	
第一款	中央官廳	
第一項	內閣	三〇〇
第二項	內閣總理大臣	三〇一
第三項	各省大臣	三〇二
第四項	樞密院	三〇三

第五項 行政裁判所 三〇三

第六項 會計検査院 三〇三

第二款 地方官廳 三〇四

第一項 地方長官 三〇四

第一目 臺灣總督 三〇四

第二目 北海道長官 三〇五

第三目 府縣知事 三〇六

第二項 第二次ノ地方官 三〇六

第一目 臺灣ニ於ケル廳長 三〇六

第二目 北海道ニ於ケル支廳長 三〇七

第三目 郡長及ヒ島司 三〇七

第三節 官吏 三〇九

第一款 總論 三〇九

第二款 官吏ノ性質 三一〇

第三款 官吏ト爲ルニ必要ナル資格 三一三

第四款 官吏ノ種類 三一六

第五款 官吏ノ權利 三一八

第一項 俸給ヲ受クル權利 三一八

第二項 實費辨償ヲ受クル權 三二〇

第三項 恩給ヲ受クル權 三二一

第四項 遺族扶助料ヲ受クル權 三二三

第五項 一時扶助金ヲ受クル權 三二五

第六項 死亡賜金ヲ受クル權 三二五

第七項 名譽ノ表章ヲ受クル權 三二五

第八項 地位ヲ保ツ權 三二六

第六款 官廳ノ義務 三二八

第一項 忠順ノ義務 三二八

第二項 品位ヲ保ツ義務 三二八

第三項 服從義務 三三九

第四項 秘密ヲ守ル義務 三三二

第五項 専心職務ニ従事スル義務 三三三

第七款 官吏ノ義務違反ニ對スル制裁

 第一項 總論 三三四

 第二項 懲戒處分 三三五

 第三項 刑事上ノ責任 三三六

 第四項 民事上ノ責任 三三七

 第一目 人民が被害者タルトキ 三三七

 第二目 國庫ノ被害者ナルトキ 三三八

第八款 官吏ノ身元保證金

 第一項 官吏ニ身元保證金ヲ納付セシムル根據 三三九

 第二項 如何ナル官吏カ身元保證金ヲ納ムルヤ 三四〇

 第三項 身元保證金ノ法律上ノ性質 三四〇

第九款 官吏關係ノ消滅 三四一

第三編 各論

第一章 緒言 三四三

第二章 內務行政

 第一節 內務行政ノ意義 三四四

 第二節 人事ニ關スル行政

 第一款 緒論 三四五

 第二款 戶籍吏及戶籍役場 三四五

 第三款 身分ニ關スル届出 三四六

 第三節 警察

 第一款 警察ノ意義 三四七

 第二款 警察行政ノ形式 三四九

 第一項 警察命令ノ制定發布 三四九

第二項	警察處分	三四九
第三款	警察ノ種類	三五三
第一項	國ノ警察ト地方警察	三五三
第二項	保安警察ト狹義ノ行政警察	三五四
前段	保安警察	三五四
第一目	住居移轉ノ自由ニ關スル警察	三五四
第二目	身體ノ自由ニ關スル警察	三五五
第三目	家宅ノ安全權ニ對スル警察	三五七
第四目	信書ノ秘密ニ對スル警察	三五八
第五目	所有權ニ對スル警察	三五八
第六目	信教ノ自由ニ對スル警察	三五九
第七目	意思發表ノ自由ニ對スル警察	三六〇
第八目	集會ノ自由ニ對スル警察	三六四
第九目	結社ノ自由ニ對スル警察	三六六

第十目	營業ノ自由ニ關スル警察	三六八
第十一目	非常保安警察	三六九
後段	狹義ノ行政警察	三七一
第四節	經濟行政	三七一
第一款	土地ニ關スル行政法規	三七二
第二款	水利ニ關スル行政法規	三七五
第三款	原始産業ニ關スル行政	三七五
第一項	森林ニ關スル行政法規	三七五
第二項	狩獵ニ關スル行政法規	三七七
第三項	漁業ニ關スル行政法規	三七八
第四項	牧畜ニ關スル行政法規	三八二
第五項	鑛業ニ關スル行政法規	三八五
第六項	農業ニ關スル行政法規	三八七
第四款	商業行政	

第一項 度量衡ニ關スル行政法規 三八八

第二項 貨幣ニ關スル行政法規 三八九

第三項 市場及ヒ取引所ニ關スル行政法規 三九一

第四項 銀行ニ關スル行政法規 三九三

第五項 商業會議所ニ關スル行政法規 三九五

第五款 特許行政

第一項 特特權ニ關スル行政法規 三九六

第二項 意匠權ニ關スル行政法規 三九七

第三項 商標權ニ關スル行政法規 三九七

第四項 著作權ニ關スル行政法規 三九八

第六款 交通運輸行政

第一項 道路ニ關スル行政法規 三九九

第二項 水路ニ關スル行政法規 四〇〇

第一目 河川ニ關スル行政法規 四〇〇

第二目 領海港灣ニ關スル行政法規 四〇二

第三目 公海ニ關スル行政法規 四〇三

第三項 鐵道ニ關スル行政法規 四〇三

第四項 郵便電信電話ニ關スル行政法規 四〇四

第五項 船舶ニ關スル行政法規 四〇六

第七款 保險行政 四一〇

第八款 救恤行政

第一項 貧民救助ニ關スル行政法規

第一目 貧ノ定義、貧民發生ノ原因並ニ之ヲ豫防救濟スル必要ヲ論ス 四一二

第二目 貧民發生ノ豫防制度 四二二

第三目 貧民救助ノ方法 四二三

第二項 罹災救助ニ關スル行政法規 四二四

第三項 行路病人、同死亡人取扱ニ關スル行政法規 四二四

第九款 人口制度 四一五

第一項 人口増加ニ關スル行政法規 四一五

第一目 出生ニ關スル國家ノ施設 四一五

第二目 外人ノ來住ニ關スル國家ノ施設 四一六

第二項 人口ノ減少ニ關スル行政法規 四一七

第五節 衛生行政 四一七

第一款 健康保全ニ關スル行政 四一八

第一項 醫事ニ關スル行政法規 四一八

第一目 醫師ニ關スル行政法規 四一八

第二目 藥劑師ニ關スル行政法規 四二一

第三目 產婆及ヒ看護婦ニ關スル行政法規 四二二

第二項 藥品ニ關スル行政法規 四二二

第三項 醫藥以外ノ行政法規 四二四

第二款 傳染病豫防行政

第一項 國內傳染病豫防ニ關スル行政法規 四二七

第二項 國際傳染病豫防ニ關スル行政法規 四二八

第三款 精神病者ノ監護 四二九

第六節 教化行政 四三〇

第一款 教育行政 四三〇

第一項 小學教育 四三一

第二項 中等教育 四三四

第三項 專門教育 四三五

第一目 學術教育 四三五

第二目 實業教育 四三五

第四項 前三項ノ分類ニ屬セサル特殊ノ教育 四三五

第五項 私立學校ニ關スル概則 四三六

第二款 宗教行政

第一項 宗教一般ニ通スル行政法規 四三六

第二項 神佛二道ニ關スル行政法規 四三七

第三項 神官、神職、僧侶、教師ニ關スル規定 四三七

第四項 社寺保存ニ關スル行政法規 四三八

第三款 感化行政 四三八

第三章 外務行政 四三九

第一節 外務大臣ノ施行スル外務行政 四四〇

第二節 外交官ノ施行スル外務行政 四四〇

第三節 領事官ノ施行スル外務行政 四四一

第四章 財務行政 四四五

第一節 國庫 四四五

第二節 會計 四四六

第一款 國家ノ資産 四四六

第二款 國家ノ收入 四四八

第一項 租税 四四八

第一目 租税ノ意義 四四八

第二目 租税ノ種類 四四九

第三目 納税義務ノ發生 四五一

第四目 租税ノ免除 四五三

第二項 手数料 四五三

第一目 手数料ノ意義 四五四

第二目 手数料ノ種類 四五六

第三項 專業 四五七

第三款 國債 四五九

第四款 決算 四六二

第三節 豫算 四六四

第四節 會計検査 四六五

第五章 軍事行政 四六五

第一節 戒嚴令ノ施行ニ關スル軍事行政 四六六

第二節 徵兵令ノ施行ニ關スル軍事行政

第一款 兵役義務 四六六

第二款 服役義務 四六七

第三款 兵役ノ種類 四六七

第四款 兵役義務者ニ對スル處分 四六九

第五款 徵兵事務執行機關 四七〇

第一項 徵兵官 四七〇

第二項 徵兵參事員 四七一

第三項 徵兵醫官 四七一

第六款 裁決 四七二

第三節 徵發令ノ施行ニ關スル軍事行政

第一款 徵發ノ意義、主體、客體 四七二

第二款 徵發ノ目的物 四七三

第三款 徵發ノ強制方法 四七四

第四款 徵發ニ對スル賠償 四七四

第四節 要塞地帶法ノ施行ニ關スル軍事行政 四七五

第六章 司法行政 四七七

第一節 司法大臣ノ行フ行政作用 四七七

第二節 合議裁判所所長及ヒ監督判事ノ行フ行政作用 四七八

第三節 檢事ノ行フ行政作用 四七八

第四節 典獄ノ行フ行政作用 四七六

第四編 公共團體ノ自治行政

第一章 府縣及ヒ郡 四八〇

第一節 府縣及ヒ郡ノ法律上ノ性質 四八〇

第二節 府縣及ヒ郡ノ構成要素 四八一

第三節 府縣及ヒ郡ノ機關 四八二

第四節 府縣ノ監督機關 四八三

第五款 府縣及七郡ノ自治範圍……………四八三

第二章 市町村

第一款 市町村ノ法律上ノ性質……………四八四

第二款 市町村トノ區別……………四八四

第三款 市町村ノ構成要素……………四八五

第一項 自治權

第一目 自治權ノ意義……………四八五

第二目 自治權ノ内容……………四八六

第二項 一定シタル區域ノ土地……………四九三

第三項 住民

第一目 住民ト公民トノ區別……………四九四

第二目 住民ト公民トヲ區別スル實益……………四九五

第四款 市町村ノ機關……………四九五

第一項 議決機關……………四九五

第二項 執行機關……………四九六

第三項 補助機關……………四九七

第五款 市町村ノ監督……………四九八

第一項 監督ノ目的……………四九八

第二項 監督ノ方法……………四九八

第三項 監督官廳……………四九九

第四項 不法監督ニ對スル救濟……………四九九

第六款 市町村内ノ區……………四九九

第一項 行政區劃タル區……………五〇〇

第二項 法人タル區……………五〇〇

第三章 郡組合……………五〇三

第一項 郡ノ組合設立手續……………五〇三

第二項 組合設立後ノ手續……………五〇四

第三款 郡組合ノ法律上ノ手續……………五〇四

憲法行政法通義目次終

四〇

第四章 町村組合	五〇四
第一款 町村組合設立手續	五〇五
第二款 町村組合ノ法律上ノ性質	五〇五
第五章 北海道ノ區制一級及ヒ二級町村制	五〇六
第六章 沖繩縣ノ區制同間切島規程	五〇六
第七章 公共組合	五〇七
第一款 商業會議所	五〇八
第二款 北海道土切組合	五〇九
第三款 水利組合	五一〇
第一項 水利組合ノ性質	五一〇
第二項 水利組合ノ種類	五一一
第四款 重要物産同業組合	五一二
第五款 産牛馬組合	五一三

附 錄

衆議院議員選舉法通解目次

五二七

緒 論	五二七
本 論	
第一章 選舉ニ關スル區域	五二三
第一款 選舉區域ニ關スル學說及法制	五二三
第二款 選舉區域ニ關スル現行法ノ解釋論(第一條乃至第七條)	五二四
第二章 舉選舉權及ヒ被選舉權	五三二
第一款 選舉權及ヒ被選舉權ニ關スル學說	五三三
第二款 選舉權及ヒ被選舉權ニ關スル本法ノ解釋論(第八條乃至第十七條)	五三四
第三章 選舉人名簿(第十八條乃至第二十七條)	五五九
第四章 選舉、投票及投票所(第二十八條乃至第四十六條)	五六八

四二

第五章 投票所取締(第四十七條乃至第五十條)……………五八〇

第六章 開票及ビ開票所(第五十一條乃至第六十三條)……………五八二

第七章 選舉會(第六十四條乃至第六十九條)……………五九〇

第八章 當選人(第七十條乃至第七十六條)……………五九三

第九章 議員ノ任期及補缺選舉(第七十七條乃至第七十九條)……………六〇〇

第十章 選舉訴訟及當選訴訟(第八十條乃至第八十五條)……………六〇三

第十一章 罰則(第八十六條乃至第九十條)……………六〇八

第十二章 補則(第九十四條乃至第一百十條)……………六一九

第十三章 附則(第一百一十一條及第六十二條)……………六二三

(附 錄)

一、衆議院議員選舉法第一條第三項ニ謂フ所ノ別表……………六二四

二、衆議院議員法第十二條ニ依ル選舉人名簿ニ關スル件……………六二九

三、衆議院議員選舉法施行令……………六三〇

四、市町村外ニ於ケル納稅證明ノ件……………六三六

五、衆議院議員選舉法第二十七條ニ依リ更ニ調製スル選舉人名簿ノ件……………六三七

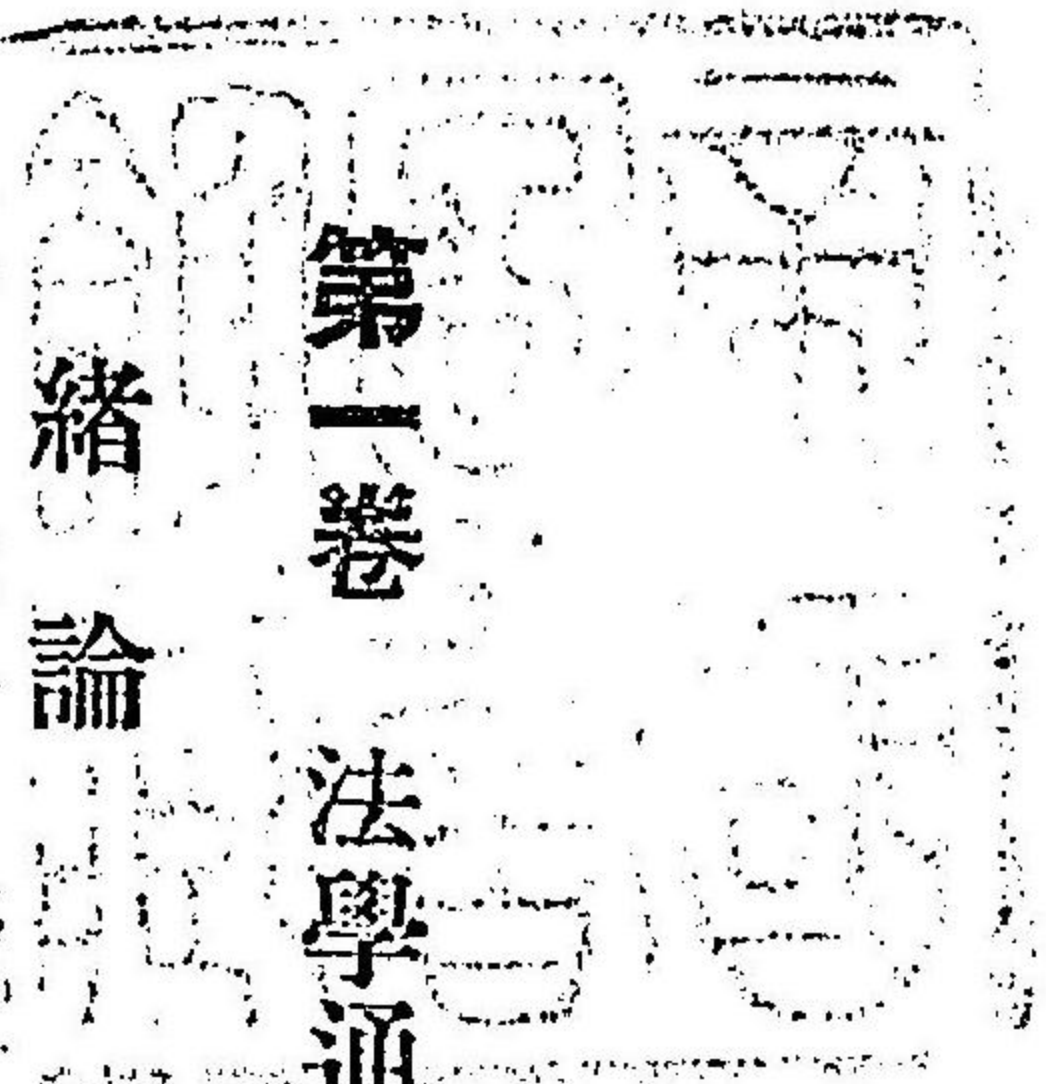
六、衆議院議員選舉人名簿投票紙封筒及投票函ノ様式……………六三八

七、衆議院議員選舉法同施行令ニ關スル事務及書式取扱方……………六四二

衆議院議員選舉法通解目次終

憲法行政法通義

西村勘之助著



第一卷 法學通論之部

緒論

第一章 總論

憲法ハ法ノ一種ナリ法學研究ノ一分科トシテ研究セラルルモノナリ故ニ憲法ノ講義ニ入ルニ先チ(又諸般ノ法律學ノ研究ニ先チ)法トハ何ソヤ法學トハ何ソヤ、(即チ法ノ觀念)ヲ研究シ置ク必要アリ其他、法ノ分類、法ノ淵源、法ノ成立、法ノ解釋、法ノ適用、法ノ目的等ヲ明ニセサレハ憲法ノミナラズ諸種ノ公法、私法ヲ研究スルニ當リ大ナル障礙アリ是レ法律政治學校ニ於テ最モ先ニ法學通論(註一)

ノ講義ヲ爲ス所以ナリ

本會叢書ノ第一次發行書タル憲法ノ卷首ニ於テ法學通論ノ要旨ヲ説明スルハ又此趣意ニシテ讀者ハ宛モ學生カ入校ノ初メニ於テ法學通論ノ講義ヲ聽クト同シク爾後諸種ノ公法私法ヲ研究スルニ於テ少カラサル利益ヲ得ヘシ

(註一) 法學通論トハ法律學ノ各科ヲ通觀シ其各科ニ通シタル概念ヲ養成セシムルニアリ詳シク云ヘハ法ノ觀念、法ノ分類、法ノ淵源、法ノ成立、法ノ解決、法ノ適用法ノ制裁、法ノ無効、法ノ目的等ヲ説明シ法學ノ各分科タル各種ノ法ニ普通ナル性質及特別ナル性質ヲ學ク並ニ各法學科相互ノ關係ヲ明ニスルモノナリ

第一節 法及法學ノ大意

法ト稱スル語ニハ二種ノ意義アリ其一ハ事物ノ秩序ト云フ意味ニシテ種々ノ現象カ相對峙シテ並存スル關係ナリ例ヘハ日月星辰ハ天ニ輝キ萬物下ニ繁茂シ鳥ハ空中ヲ飛ビ獸ハ山野ヲ驅リ魚介ハ水中ニ住ム等「萬物天地ノ間ニ羅列スル狀態ノ如シ」此意義ニ於テ法ト云ヘハ人類ノ間ニ行ハルル法則ノミナラス天地ノ間ニ並存スル萬物ヲ支配スル法則ヲモ包ム例ヘハ「諸體熱ニ遇ヘハ膨脹シ冷ニ遇ヘハ收縮ス」ト云ヘル物理學ノ原則モ亦法ナルカ如シ此ノ如キ物質界ノ法則ハ萬物自然ノ順序ナレハ萬古不易ニシテ宇宙ト共ニ更ルコトナク又人類ノ力ヲ以テ之ヲ變更スルコトヲ得サルナリ

法ノ第二ノ意義ハ前述セル廣義ノ定義中、人類カ共同生活ヲ爲スニ付テノ規則ナリ(第二章ニ於テ詳説ス)此意義ニ於ケル法ハ或ハ宗教ノ戒タルコトアリ或ハ道德倫理ノ教タルコトアリ或ハ主權者ノ制

定セル國法アリ宗教道德ノ信念ハ人類社會ニ自然ニ發生スルモノニシテ殆ント第一義ノ法タル物質上ノ法則ト相同シク主權者カ其威力ヲ以テ之ヲ作リシニアラス從ツテ之ニ服從セサル者ニ對シ強制スル力ナシ之ニ反シ主權者ノ制定セル國法ハ其規定通りニ執行スルモノニシテ若シ之ニ從ハサル者アレハ威力ヲ以テ強制シテ執行ス故ニ學者ハ狹義ノ法ノ中ヨリ宗教ノ戒、道德倫理ノ教ヲ引キ去リタル殘リ即チ主權者ノ制定セル國法ノミヲ以テ法律學ニ於テ研究スル所ノ法ト爲ス予輩モ此解釋ニ贊同シ此意義ニ於ケル法ヲ本章ニ於テ研究セントス

學トハ各種ノ現象ヲ其種類ニ從ツテ分類シ其相互間ノ關係ヲ研究シ又其同種類ノモノヲ彙集シ其間ニ通スル原理原則ヲ考究スルヲ云フ故ニ法學トハ國家内ニ於ケル各種ノ法規ヲ其種類ニ從ツテ分類シ(例ヘハ法ヲ公法ト私法トニ別シ公法ハ更ニ之ヲ憲法、行政法、刑法、刑事訴訟法、警察法等ト區別シ又私法ハ民法、商法ト別ツカ如シ)其相互間ノ關係ヲ研究シ又其同種類ノ間ニ通スル原理原則ヲ考究スルヲ云フ

第二節 太古ノ法

歐洲ノ太古ニ於テ法ト認ムヘキハローマノ時代ニ於テ始テ之レアリ然セローマ時代ノ以前ニ於テ既ニ印度ニハメヌーノ法典アリ希臘ニハドローコー及ライカーガス等ノ法典アリ又東洋ノ古代ヲ顧ミレハ支那ニ於テハ唐虞ノ古ニ於テ既ニ五刑ノ定アリ周ノ世ニ及ヒテハ司刑、司寇、掌戮ノ官職アリ又春秋戰

四
國ノ時代ニ入りテハ韓非氏、商鞅氏、申不害氏ノ徒、刑名學、法術ヲ以テ著名ナリキ更ニ眼ヲ轉シテ我國古代ノ有様ヲ觀スルニ太古聖德太子カ憲法十七條ヲ定メタルカ如キヲ嚆矢トシ中古ニ至リテハ各種ノ法規ヲ制定セリ此ニ於テ當時既ニ明法博士、大判事等ノ職名アリシコトハ歴史カ吾人ニ明示スル所ナリ
然モ此等ノ古代ノ法規ナルモノハ數多ノ法規慣例ヲ聚取シ秩序ナク並列セルモノニシテ今日ノ如ク學理的ノ分類ニヨリ整然タル編纂法ニ依リシモノニアラザリシナリ

第二章 法トハ何ソ

法ハ主權者ノ發スル(一)命令(二)ニシテ國民共同生活ノ條件(三)ナリ

一、法ハ主權者(國家ノ最上ノ權力ナリ我國ニテ云ヘハ天皇ナリ)ノ制定シテ國內ニ發布スルモノナリ
法ノ實質(人ヲ殺ス可ラス他人ノ物ヲ盜ム可ラスト云フ類ナリ)ハ道德ノ教モ宗教ノ教理モ異ナルコトナシ皆ナ人類カ共同シテ生活スルニ付キ必要ナル掟トシテ自然ニ存在スルニ至リシ事實ナリ法ハ此ノ如キ事實ノ内或モノヲ主權者カ特ニ認メテ(多クハ書面ニ認メテ之ヲ國內ニ公布セリ)國法ト爲セシモノナリ

慣習法ナルモノハ主權者カ特別ナル手續ヲ以テ法ト爲セシニアラス故ニ一見スレハ宗教ノ教理又ハ道德ノ教ト區別ナキカ如キモ矢張り法タル性質ヲ有ス詳シキコトハ第三章ノ二ニ説明ス就テ參照ス

ヘシ

二、法ハ命令ナリ「命令トハ主權者カ已ニ服從スル國民ニ對シテ發スル所ノ威力アル云付ケニシテ服從者ノ意思ヲ拘束スル効力アリ故ニ之ニ從ハサル者アレハ強制シテ之ヲ實行ス

三、法ハ國民共同生活ノ條件ナリ「共同生活ノ條件トハ國民カ團體ヲ爲シ共同シテ生活スルニ付テノ規則ナリ人類カ深山又ハ孤島ニ於テ單獨ニ生活スルトキハ何ノ規則モ必要ニアラサレトモ人類ハ共同シテ生活スルニ依リテ發達進歩スルモノナレハ數人組合フニ非ラサレハ完全ナル生活ヲ爲ス能ハス已ニ數人共ニ生活スルニ至レハ其數人間ニ申合セテ爲ス必要アリ若シ申合セテ各自勝手ナル行爲ヲ爲セハ到底共ニ生存スルコト能ハサルニ至ル此數人間ノ申合セカ人口ノ増加スルニ伴隨シ漸次緻密ニナリシモノ即チ共同生活ノ條件ナリ

法ハ如何ニシテ成立セシカ 人類社會ノ發達ニ伴ヒテ發生シタルモノナリ前述セシ如ク人類カ深山孤島ニ於テ一人生活スルトキハ法ノ必要ナク數人共同生活スルニ至リ始メテ申合セテ爲スニ至リ一村一部落ヲ爲スニ至リ村又ハ部落ノ規則生シ終ニ現今ノ如ク完全ナル法ノ發達スルニ至リシモノナリ法律學ノ大家サビニ氏ハ「法ノ發生セシハ言語カ發生セント同様ナリ」ト云ヘリ言語ハ人類カ共同シテ生活シ又其共同團體カ他ノ團體ト交通スルニ及ヒ不知不識ノ間ニ複雜トナリ且ツ完全ニ發達シタルモノナリサビニ氏カ法ノ發達ヲ言語ノ發達ニ比喩シテ説明セシハ至當ノ説明ナリト云フヘシ法ハ何ニ依リテ行ハルルヤ、法ハ主權者ノ威力ニ依リテ行ハル倫理道德ノ規則又ハ宗教ノ教理ト雖モ人類共同生

活ノ規則ニシテ社會ノ發達ト共ニ發達セシコト法ノ發達ト相同シト雖モ其行ハルル形式ヲ異ニス法ハ
前述ノ如ク主權者ノ威力ニ依リテ行ハル詳シク云ヘハ若シ法ノ命スル所ニ從ハサレハ威力ヲ以テ強制
シテ(註一)之ニ從ハシムルヲ云フ之ニ反シテ道德宗教ノ教ハ各人ノ信仰ニ依リテ行ハル若シ心神ヨリ
之ヲ信セス若クハ其教ニ從ハサルモノアルモ之ヲ強制スルニ由ナシトス

(註一) 威力ヲ以テ強制ストハ行政官廳カ法ヲ行フニ當リ之ニ從ハサレハ警察ノ力ヲ以テ之ヲ強ヒ或ハ罰金ヲ科シ若クハ拘留其他
ノ刑罰ヲ加フルカ如キチ云フ

第三章 法律ノ淵源

法ハ人類共同生活ノ必要ニ依テ發達シ主權者ノ威力ニ依リテ行ハルコト前述セシ所ノ如シ此ニ於テ其
法ナルモノハ何ニ由來スルヤ即チ法ノ源ハ何ナリヤト云フコトヲ茲ニ説明セントス
法ノ沿源ハ宗教、慣習、條理、學說、外國法ノ五種ナリ

一、宗教

人類ノ共同生活カ幼稚ナリシ時代ニ於テハ何レノ國ニ於テモ宗教ヲ司ル者バ同時ニ政治家ニシテ所
謂祭政一致ノ制度行ハレ宗教ノ教理ハ同時ニ國法ナリシナリ其後、宗教ト政治カ分離スルニ至テモ
慣習ノ久シキ宗教ノ教理カ同時ニ國法タリシコトアリキ近世ニ至リ祭政一致時代ノ思想全ク消滅セ
シト雖モ尙ホ法律ノ條規ニシテ宗教ニ原因スルモノ多シ例ヘハ現今我國ニ行ハルル家督相續ノ制度

ノ如キハ皆ナ祖先ノ祭ヲ絶タシメサル宗教ノ教ニ基クモノナリ又近年マテ行ハレタル佛國民法ニ於
ケル離婚禁止ノ規定ノ如キハ加特力教ノ教義ニ基因スルモノナリ

二、慣習

國ノ文明カ充分發達セサル時代即チ半開國ニ於テハ法律ノ淵源中、最モ大ナル部分ヲ占ムルモノハ
慣習ニシテ慣習ノ進化シテ法トナレルモノ即チ慣習法ナリ學者ノ謂フ所ノ不文法ナリ文化漸ク開ケ
文學發達スルニ及ヒ慣習ヲ採ツテ法ト爲ス場合ニハ主權者ハ書面ニ記載シテ之ヲ公布ス之ヲ成文法
ト云フ多クノ文明國ハ皆ナ成文法ヲ以テ法ト爲スト雖モ有名ナル英國ニテハ今猶ホ不文法多シト云
フ慣習カ慣習法トナリシ結果ハ主權者ノ威力ヲ以テ慣習法ヲ強行スルニ至ル(慣習ハ道德ノ教ト同
シク各人任意ニ之ヲ信奉スルニ止マリ之ヲ信奉セサル者アルトキト雖モ強テ之ヲ信奉セシムル能ハ
ス)是レ慣習カ慣習法ト爲リシタメ生スル所ノ著シキ現象ナリ

然ラハ慣習ハ如何ナルトキ慣習法トナルヤ同主權者ノ明示又ハ默示ノ承認アルニ依リ慣習變シテ慣
習法トナル我國ニ於テハ法例第二條ニ於テ慣習カ慣習法トナル場合ヲ規定セリ左ノ如シ

公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反セサル慣習ハ法令ノ規定ニ依リテ認めタルモノ及法令ノ規定ナキ事
項ニ關スルモノニ限り法律ト同一ノ効力ヲ有ス

此規定ニ依リテ見レハ我國ニテハ慣習カ慣習法トナルハ左記二箇ノ場合ニ限ラレタリ

第一 公ノ秩序(註一)又ハ善良ノ風俗ニ反セサルハ慣習ニシテ法律命令ノ明文ヲ以テ法トナルヘキ

コトヲ認メラレタルモノ例ヘハ民法第二百二十八條ニ「前三條ノ規定ニ異ナリタル慣習アルトキハ其慣習ニ從フ」トアリ其意ハ民法第二百五條ヨリ同第二百二十七條ニ至ル三箇條ノ規定ニ異ナル慣習アルトキハ其慣習ハ法律同様ノ効力アリ即チ法トナルト云ヘル類ナリ

(註一) 公ノ秩序トハ一般公衆ノ安全ト云フ意ナリ

(註二) 善良ノ風俗トハ善良ナル風俗ト云フ意ナリ

三、條理

條理ハ古代ニ於テ法ノ淵源タリシノミナラ近時ニ至ルマテ法ノ淵源タリシナリ我國ニ於テモ明治初年、法律規則ノ完備セサリシ當時ニ於テハ「民事刑事ノ裁判ヲ爲スニ當リ適用スヘキ法則ナキトキハ慣習法ニ依リ若シ依ルヘキ慣習法モ之レナキトキハ條理ニ依テ裁判スヘシ」ト云フ規則アリタリ世界各國ノ法律ハ殆ント完成ノ域ニ達セルモ猶ホ法ノ不備ヲ補フタメ此規則ヲ認メタリ蓋シ法ハ如何ニ完全ニ制定スルモ日常生活スル無數ノ事實ニ適用スルニ當テハ不完全ナルコトアレハナリ

四、學說

學者ノ論說ハ素ト一個人ノ私見ニシテ法律上何等ノ効力ナキモノナレトモ理論ニ合シ實際ニ適スルタメ主權者カ之ヲ採用シテ法ノ淵源ト爲セシコトハ何レノ國ニ於テモ其例甚タ多シ而テ主權者カ學說ヲ採用シテ法ノ淵源ト爲スニ二様ノ方法アリ

第一 一國ノ主權者カ直接ニ學者ノ意見ヲ採用シテ之ヲ法ト爲スモノハ昔、羅馬ノ皇帝セオドシア

ス第二世カ其當時有名ナリシ五大法律家ノ說ヲ以テ法ト爲シ之ニ法律ノ効力ヲ與ヘタルカ如キ其一例ナリ

第二 主權者カ新ニ法ヲ制定スルニ當リ有名ナル學者ノ論說ヲ參酌スルモノニシテ學說カ間接ニ法ノ淵源トナル場合ナリ例ヘハ獨逸ノウキンドシヤイドノ學說カ同國民法編纂ノ際參酌セラレ間接ニ同法ノ淵源トナルルカ如シ

五、外國法

世界交通ノ便、未タ充分ニ開ケス各國ミナ鎖國攘夷ノ主義ヲ採リシ時代ニハ國法ハ皆ナ其國固有ノ風俗、民情、慣習等ニ基キテ制定セラレタリシモ文明ノ度漸ク進ミ内外國民ノ交通頻繁トナルニ及ヒテハ外國ノ文物典章、自然ニ輸入セララルルニ至リ文化ノ程度高キ國ノ法律ハ自然、文化ノ程度卑キ國ニ入り或ハ卑キ國ノ法規ヲ改良スルニ至レリ此場合ニ高キ國ノ法ヲ母法ト云ヒ卑キ國ノ法ヲ子法ト稱ス

我國ニ於ケル法制ノ沿革ヲ觀ルニ古代ニ於テハ隋唐ノ法制ヲ輸入シテ大寶令及養老ノ律令ヲ編成シ維新ノ際ニ於テハ明清律ヲ移シ來リテ新律綱領、改定律令ヲ制定シ明治初年、佛人ボアンナード氏ヲ聘シテ法典編纂ニ取り懸ルヤ主トシテ佛蘭西ノ法典ヲ模倣シタリ此際制定セシ法律ニシテ今日現存スル主ナルモノハ舊刑法、民事訴訟法等ナリ其後明治二十三年頃佛蘭西式ノ法律ノ我國法ニ適合セサルタメ之ヲ修正スルニ當テハ主トシテ獨逸法律ヲ參酌セリ此ノ如クシテ修正セシ法律

ニシテ今日實施セラレ居ル主ナルモノハ民法、商法、刑事訴訟法、法例等ナリ此等ハ外國法カ我國
法ノ淵源ト爲リシ實例ニシテ現ニ吾人ノ記憶ニ存スル所ノモノナリ

第四章 法ノ種類

法ニハ種種ノ種類アリ此種類ハ觀察點ノ異ナルヨリ生スル名稱ニシテ其名稱ノ數丈ケ夫レ丈ケ多クノ
法ノ種類カ存在スルニアラス例ヘハ憲法ハ公法ニシテ強行法ナリ且成文法ナリト云フ場合ニ公法ナリ
ト云フハ私法ニ對シテ唱フル名稱ナリ又強行法ナリト云フハ許容法ニ對シテ唱フル名稱ナリ成文法ナ
リト云フハ不文法ニ對スル觀察點ヨリ看タル名稱ナリ一ツノ憲法ニ如此三個ノ名稱アルハ一ツノ富士
山ヲ甲斐ト相模ト武藏ノ三箇國ヨリ見テ三ツノ名稱ヲ付シタルト同シ」斯ク觀察點ヲ異ニスルヨリ生
スル名稱ハ効力上ニ差異ナキヲ以テ特ニ之ヲ研究スルモ何ノ實益モ之レナキカ如キモ法ノ分類ニ關シ
テ生スル名稱ハ學問研究上、之ヲ用ユル場合多キニヨリ法學通論ニ於テ法ノ種類及ヒ之ニ伴フ名稱ヲ
研究スルヲ便宜ナリトスルニ依リ左ニ最モ普通ナル種類ヲ説明スヘシ

一、主法ト助法

主法トハ權利義務ノ關係ヲ定ムル法ニシテ憲法、行政法、刑法、民法、商法等ノ如キモノナリ助法
トハ主法ヲ運用スル手續ヲ定メタルモノニシテ民事訴訟法、刑事訴訟法ノ如キモノナリ

二、實體法ト手續法

實體法トハ前記ノ主法ト同意義ニシテ手續法トハ前記ノ助法ト同意義ナリ

主法助法ノ區別ハベンザム氏ノ唱道スル所ナルモ佛蘭西ノ學者ハ總テ實體法、手續法ナル區別ヲ用
ユ二者同一ノ分類ナルモ共ニ世人ノ唱道スル名稱ナルヲ以テ暫ラク茲ニ并セ記スコトトナセリ

三、公法ト私法

公法、私法ノ區別ハ近世ニ於ケル社會ノ組織ニ基ク人カ團體ヲ爲シ共同生活ヲ營ムニ當リテハ必ラ
ス二個ノ相異ナル關係ニ立ツ其一ハ團體員相互ノ關係ニシテ他ノ一ハ團體員ト團體其モノトノ關係
ナリ」團體員相互ノ關係ハ吾人カ生活ノタメ日常爲ス所ノ諸般ノ取引及ヒ其他ノ關係ニシテ之ヲ支
配スル法規ハ民法、商法等ナリ而テ此民法商法等ヲ私法ト云フ

團體ト之ヲ組成スル團體員トノ關係ハ即チ人民ト國家トノ關係ニシテ其關係ハ國家カ命令ヲ下シ之
ヲ強制シテ施行シ(例ヘハ租稅ヲ徵收シ徵兵ヲ入營セシムルカ如シ)人民カ之ニ服從スル關係ナリ學
者之ヲ命令服從ノ關係ト云フ此關係ヲ規定スル法規ハ憲法、行政法、刑法、刑事訴訟法、民事訴訟
法、警察法規、監獄法等ナリ而テ此等ノ法規ヲ公法ト云フ

四、強行法ト許容法(又ハ命令法ト任意法トモ云フ)強行法トハ國家ノ生存及維持發達ヲ目的トシテ制
定スル法規ナリ故ニ此法規ハ必ラス其規定通り強制シテ執行ス若シ強制シテ執行セサレハ國家ノ生
存發達ヲ害スルニ至ル前述セシ公法ハ皆ナ強行法ナリ」強行法ハ之ヲ命令法ト禁止法トニ區別ス

(1) 命令法トハ人民ニ或事ヲ行ヒ又ハ爲スヘキコトヲ命スル法ニシテ警察法稅法中ノ規定ハ多ク命

令法ナリ

(2) 禁止法トハ人民ニ或事ヲ爲シ又ハ行フコトヲ禁スル法規ニシテ刑法中ノ規定ハ多ク禁止法ナリ但シ此區別ヲ以テ法規其モノノ區別ト爲シ警察法ハ命令法ナリ刑法ハ禁止法ナリト云フハ謬論ナリ何トナレハ警察法中ニモ禁止法アリ刑法中ニモ命令法アレハナリ(例ヘハ舊刑法第三百四十條ニ於テ自己ノ所有地内ニ遺棄セラレタル幼者アルコトヲ知リテ之ヲ扶助セサル者ヲ罰スル規定ノ如シ)

許容法トハ人民相互間ノ取引ニ於テ日常爲ス所ノ法律行爲(註一)ノ便宜ノタメ設ケタル規定ニシテ之ニ從フト從ハサルトハ當事者ノ自由ナリ但シ法ノ規定ニ從フモノト推定スルユエ之ニ從ハサル者ハ特ニ之ニ從ハサル意思ヲ表示セサル可ラス民法中債權編ノ規定ハ多ク許容法ナリ故ニ例ヘハ土地ノ賃貸借ヲ爲ス者アル場合ニ民法第三編第二章第七節ノ規定ニハ從ハスト明言シ賃貸人ト賃借人トカ其賃貸借ニ關スル詳細ノ取り極メヲ爲スコトヲ得ヘシ併シ民法ノ規定ハ通常人カ賃貸借ヲ爲ス場合ヲ想像シ普通賃貸借ヲ爲ス場合ニ必要ナル規定ヲ詳シク設ケ若シ當事者カ何等ノ契約ヲ爲ササルトキハ當然民法ノ規定ニ據リテ賃貸借ヲ爲シタル者ト推定スルユエ此規定ニ據ラサルトキハ特別ニ其據ラサル旨ヲ明示セサル可ラス

(註一) 法律行爲トハ民法商法等私法上ノ効力ヲ生セシムル目的ヲ以テ爲ス所ノ取引ニシテ例ヘハ買賣贈與貸借ノ如キモノナリ

五、普通法ト特別法

普通法トハ一般ニ通スル法規ニシテ特別法トハ特別ノ事項ニノミ適用スル法規ナリ而テ此二法ヲ區別スル標準ハ場所ヲ基礎トスルモノト人ヲ基礎トスルモノト事柄ヲ基礎トスルモノトノ三種アリ(1) 場所ヲ基礎トスル區別 此區別ハ法ノ行ハルル土地ノ廣狹ニヨリテ立テタルモノニシテ民法、商法、刑法ハ全國一般ニ行ハルルモノユエ普通法ナリ臺灣律令ハ臺灣ニノミ行ハルルモノナレハ特別法ナリ

(2) 人ヲ基礎トスル區別 此區別ハ法ヲ遵奉スル人ノ側ヨリ立タルモノニシテ普通刑法ハ一般人ニ適用スヘキモノナレハ普通法ナリ陸海軍ノ刑法ハ軍人軍屬ニ適用セラルルモノナレハ特別法ナリ

(3) 事柄ヲ基礎トセル區別 此區別ハ法ヲ適用スル事件ノ範圍ヨリ立タル區別ニシテ商法ハ商事一般ニ適用スヘキモノナレハ普通法ナリ銀行條例ハ銀行事業ニノミ適用スヘキモノナレハ特別法ナリ普通法ト特別法トヲ區別スル實益ハ特別法ハ常ニ普通法ニ先ツテ適用セラルルニアリ例ハ銀行事業ニ關シテハ商法ヨリハ先ニ銀行法ヲ適用シ銀行法ニ規定ナキトキ始メテ商法ヲ適用スルカ如シ

六、成文法ト不文法

成文法トハ主權者カ一定ノ手續ヲ履ミテ制定シ文書ヲ以テ發布スル法ニシテ我國現行ニ於ケル法律、勅令、閣令、省令、府縣令等皆成文法ナリ

不文法トハ學說、慣習カ法トナリシモノニシテ別ニ文書ヲ以テ國民ニ公布シタルコトナキモノナリ英國ハ元來不文法ノ國ニシテ今日ニ於テ猶ホ不文ノ法規多シ不文法ハ慣習法ト同一ニアラス古代

ニ於テハ慣習ノミナラス學說及宗教ノ教理カ不文法トナリシモノ多カリシ
七、固有法ト繼受法

固有法トハ其國ノ風土、民情、國風、舊慣等ニ基キテ成リ立テタル法ニシテ我國德川時代ノ百箇條ノ如シ

繼受法トハ外國ノ法ヲ採リ來リ之ニ基テ制定シタル法ニシテ我國維新以後ニ制定セシ諸法規ハ皆ナ
繼受法ナリ詳シク云ヘハ舊刑法ノ以前ニ行ハレシ新律綱領、改定律令ハ明律、清律(支那法ナリ)ニ
依リテ制定シタルモノ舊刑法、治罪法、舊民法、舊商法等ハ佛蘭西法ヲ模倣シテ制定セラレタルモ
ノナリ新刑法、刑事訴訟法、民法、商法ハ舊刑法、治罪法、舊民法、舊商法ヲ修正スルニ際シ獨逸
法ヲ參酌シテ制定セシモノナリ

八、法律、命令ノ區別 附、條例、規則、達、布達、布告ノ意義

法律命令ノ區別ハ立憲政體ヲ施行スル國ニ於テ憲法上、法律ト命令トノ効力ニ差別ヲ設クルニ至リ
テ始メテ發生スルニ至レリ故ニ我國、明治二十二年以前ノ如ク憲法ナク從ツテ憲法上、法律ト命令
トノ効力ニ差別ヲ設クルコトナキ時代ニハ法律ト命令トヲ區別スル必要ナキナリ
法律トハ政府又ハ兩議院ノ一方ヨリ提出シタル法律案ニ對シ兩議院カ協贊シ天皇カ之ヲ裁可公布シ
タル法ナリ(憲法第二十七條同第五條參照)命令トハ天皇又ハ天皇ノ委任ヲ受ケテ發スル所ノ法規ニ
シテ天皇ノ發スル命令ヲ勅令ト云ヒ天皇ノ委任ヲ受ケテ内閣總理大臣及各省大臣カ發スル命令ヲ閣

令、省令ト云フ諸般ノ行政事務ヲ行フニ當リ以上三種ノ命令ノミニテハ充分ナラザル所アルニ依リ
官制ノ一般委任ニ依リ又ハ各省大臣ノ委任ニ依リテ警視總監、地方長官、郡長、島司ノ發スル命令
アリ警視總監ノ發スル命令ヲ警視廳令ト云ヒ地方長官ノ發スル命令ヲ府令又ハ縣令ト云ヒ郡長ノ發
スル命令ヲ郡令ト云ヒ島司ノ發スル命令ヲ島廳令ト云フ。法律命令ノ効力上ノ區別ヲ要言スレハ法
律ハ命令ニ勝ルト云フニアリ故ニ法律ヲ以テ命令ヲ廢止變更スルコトヲ得ルモ命令ヲ以テ法律ヲ廢
止變更スルコトヲ得ス是レ憲法第九條但書ニ「命令ヲ以テ法律ヲ變更スルコトヲ得ス」トアルヨリ生
スル結論ナリ憲法施行前ニ於テハ條例、規則、達、布達、布告等ノ名稱ヲ以テ法規ヲ制定發布シタリ條
例ハ多ク今日ノ法律ヲ以テ規定セル事項ヲ定メタリト雖モ規則、達、布達、布告等ニ至テハ法規制
定手續ノ一定セサリシ明治初年ノ法規ナレハ其効力上ノ區別モ明確ナラス今日ニ殘存スルモノハ憲
法第七十六條ニ依リ皆法律又ハ命令トシテ効力ヲ有スルニ依リ(法律ニ相當スルモノハ法律ノ効力
ヲ有シ命令ニ相當スルモノハ命令トシテ効力ヲ有ス)特ニ此等ノ諸法規相互ノ間ニ於ケル効力上ノ
差異ヲ研究スル必要ナシ

九、國內法ト國外法

國外法トハ國際法ヲ云フ國際法ハ更ニ國際公法ト國際私法トニツニ細別セラレ
國內法トハ國內ニ於テ効力ヲ有スル法規ニシテ國際法以外ノ法規ハ國內法ナリ

第五章 法ノ成立

法ノ成立トハ法トシテノ形ヲ有シ國民ニ遵守セララルルニ至ル手續順序ヲ云フ。法ハ自然ニ存在スルモノニアラス皆ナ國家ノ主權者カ特ニ之ヲ制定公布ス成文法、則チ是ナリ又ハ從來存在スル所ノモノニシテ國民カ法トシテ信奉スルモノヲ認メテ法トシテノ効力ヲ有セシム慣習法又ハ不文法則チ是ナリ。不文法殊ニ慣習法ニ就テハ第三章ノ二ニ於テ其成立ニ關スル詳細ナル説明ヲ施セシニヨリ茲ニハ唯成文法ノ成立スル手續順序等ヲ説明セントス

第一節 法律ノ成立

法律ハ政府又ハ兩議院ノ一方ニ於テ其案ヲ發シ兩議院ノ協贊ヲ經、天皇ノ裁可ヲ得テ成立シ公布ニ依リテ國民遵守ノ効力ヲ生ス之ヲ要スルニ法律ノ成立ハ發案ニ始マリ協贊ヲ經、裁可ニ依リテ成立ス此等ニ關スル説明ハ第五編第二章第二節立法手續ノ部、第一款ヨリ第四款ニ於テ詳説スルニ依リ茲ニハ之ヲ略ス

第二節 命令ノ成立

命令ニハ數種アリト雖モ其成立ノ順序手續等ヨリ區別スレハ大權命令、緊急命令、執行命令及行政命

令ノ三種トナル(此等ノ命令ノ意義、効力等ハ第五編第二章第三節ニ詳ナリ)

(イ) 大權命令及緊急命令成立ノ順序ハ政府ニ於テ其草案ヲ作り之ヲ天皇ニ奉ル天皇ハ之ヲ樞密院ニ下附シ其審議ヲ經、之ヲ嘉納シ給フトキハ裁可シ公布セシメラル

(ロ) 執行命令及行政命令ハ之ヲ發スル行政機關ノ異ナルニ依リ閣令、省令、警視廳令、道廳令、府縣令、島廳令、郡令ノ七種ニ細別スルコトヲ得。閣令ハ内閣總理大臣之ヲ發シ省令ハ各省大臣之ヲ發シ警視廳令ハ警視總監之ヲ發シ道廳令ハ北海道廳長官之ヲ發シ島廳令ハ島司之ヲ發シ郡令ハ各府縣ノ郡長之ヲ發ス

此等各種ノ命令ハ其之ヲ發スル所ノ行政機關ニ於テ任意ニ其草案ヲ作り自カラ命令ト爲スコトヲ決定スルニ依リテ成立スルモノナレハ法律上特ニ其成立ノ順序、手續等ノ説明スベキモノナシ

第三節 自治團體ノ法規ノ成立

自治團體ノ如何ナルモノナルヤハ行政法ニ於テ説明スト雖モ茲ニハ其大要ヲ説明セム

自治團體トハ府縣制、郡制、市町村制ニ依リ府、縣、郡、市、町、村カ公法人(註一)ノ資格ヲ享有シ其資格ヲ以テ政府ノ監督ノ下ニ管轄内ノ行政事務ヲ行フヲ云フ

自治團體ノ規則ハ條例ト規則ノ二種ナリ

第一款 市町村ノ條例

條例トハ自治團體トシテノ市、町、村カ市制第十條及ヒ町村制第十條ニ依リ市町村ノ事務及町村住民(公民ヲ含ム)ノ權利義務ニ關スル事項ニシテ市町村制ニ規定ナキモノニ對シ其市町村限リ設クル所ノ法規ナリ

條例ハ市町村長其案ヲ作リ之ヲ市町村會ニ提出シ其可決ヲ經タル後(市制第二百二十一條及町村制第二百二十五條ニ依リ)内務大臣ノ許可ヲ受クルニ依リテ成リ立ツモノナリ

(註一) 公法人ノ説明ハ本卷第十一章第三款ニ詳ナリ

第二款 市町村ノ規則

規則ノ意義モ地方制度ノ講義ニ於テ説明スト雖モ講述ノ便宜上茲ニ其大要ヲ説明ス

規則トハ市制第十條及町村制第十條ニ依リ市、町、村カ其設置スル所ノ營造物(註二)ノ維持管理、使用、手数料等ニ關シテ設クル所ノ法規ナリ

規則ハ市、町、村長其案ヲ作リ之ヲ市、町、村會ニ提出シ其議決ヲ經タル後(市制第二百二十三條町村制第二百二十七條ニ依リ)市ニ在ツテハ府縣參事會、町村ニ在ツテハ郡參事會ノ許可ヲ受クルニ依リテ成リ立ツ所ノモノナリ

(註二) 營造物トハ一定ノ規則ニ從ヒ何人ニモ自由ニ使用セシムル所ノ設備ニシテ市町村ノ設クル學校、病院、公園等ハ其例ナリ

第六章 法ノ効力ノ及フ範圍

法ハ皆ナ其規定ニ於テ如何ナル効力アルカヲ明示ス例ヘハ刑法ハ主權者カ犯罪ト認メタル行爲ヲ爲スコトヲ禁止シ此禁止ニ背ク者ニ刑罰ヲ加フルコト(即チ刑法上ノ効力)ヲ明示スルカ如シ

此効力ハ如何ナル範圍マテ及フモノナルヤ此範圍ハ時ニ關スル範圍ト場所ニ關スル範圍トニ分ツテ説明スルヲ便トス

第一節 時ニ關スル効力ノ範圍

法ハ總テ其成立セシ時ヨリ廢止ノ時ニ至ルマテ効力ヲ有スルヲ原則トス

法ノ廢止ニ依テ其法ノ効力ノ終了スルハ少シノ疑ナシト雖モ法カ其成立以前ニ遡リテ効力ヲ有スルヤ否ヤニ付テハ説明スヘキ必要アリ法ハ其成立ノ時ヨリ始メテ其効力ヲ有スルコトハ同時ニ其成立ノ時期以前ニ遡リテ其効力ナキコトヲ明ニス之ヲ法律不遡及ノ原則ト云フ

法律不遡及ノ原則ハ完全ニ成立セシ法律ヲ現在セル事實ニ適用スルニ當テ裁判官ヲ拘束スル規則ナリ立法者(法規ヲ制定スル權力ヲ有スル人、我國ノ天皇ノ如シ)ヲ制限スル原則ニアラス故ニ立法者ハ法規ヲ制定スルニ當リ「此法規ハ成立以前ニ發生セシ事實ニモ適用アリ」ト規定スルコトヲ得ヘシ例ヘハ現行刑事訴訟法第二十二條ニ「此法律ハ頒布以前ニ係ル犯罪ニモ亦之ヲ適用ス」ト規定セルカ如キ其一例ナリ

何故、法律不遡及ノ原則ヲ認ムルカ舊法ハ其之ヲ制定スル當時及ヒ將來ノ事ヲ目的トシテ規定ス故ニ

法ノ制定アルマテハ假令道德ニ反スルコトアルモ國民ハ安心シテ之ヲ行フコトヲ得ヘシ然ルニ後日ニ至リ其同一行爲ヲ犯罪ト爲セシタメ前日行ヒシ同一ノ行爲ヲ罰スルニ至ラハ人々安心シテ諸種ノ事項ヲ行フコトヲ得ス國民卑屈ニ陥リ産業興ラス商工業モ發達セス宛モ今日ノ支那朝鮮國ノ如ク國家ハ漸次貧弱ニ陥ルヘシ是レ立憲國ニ於テハ皆法律ヲ以テ國民カ行爲ヲ爲シ得ル標準ヲ明示スルト同時ニ法律不遑及ノ原則ヲ認メ現在ニ於テ法ニ規定ナキ行爲ハ安心シテ之ヲ行ヒ後日意外ニ罪トナリ又ハ財産上ニ不利益ヲ受クルコトナカラシムル所以ナリ

第二節 場所ニ關スル効力ノ範圍

場所ニ關スル法律ノ効力ハ國內法ノ定ムル所ナリト雖モ國內法カ此効力ヲ定ムルニ當テハ國際法ノ原則及國際條約ニ基カサル可ラス」國際法ノ原則ニ於テ法規ノ場所ニ關スル効力ヲ定ムルニ三主義アリ

第一 屬地主義

屬地主義トハ人ノ本國法ハ其一身ニ付着シ何レノ國ニ至ルモ其人ノ行爲ヲ支配スル効力アリト爲ス主義ナリ

此主義ニ對スル非難ハ左ノ如シ」甲國人カ乙國ニ入ルモ乙國ノ法律ハ其人ヲ支配スル能ハス其人カ乙國ニ於テ禁止スル行爲(例ヘハ賭博)ヲ爲スモ甲國ニ於テ賭博ヲ禁セサルトキニ乙國ハ甲國人ノ賭博ヲ罰スル能ハス斯クテハ甲國ノ公益ヲ害スルニ至ルト云フニアリ

第二 屬人主義

屬人主義トハ內國人ナルト外國人ナルトヲ問ハス總テ自國ノ法律ヲ自國內ニアル總テノ人ニ適用スト云フニアリ

此主義ニ依ルトキハ自國人カ外國ニ至リテ爲ス行爲ニハ內國ノ法規ヲ適用スル能ハサル結果トナル隨テ若シ自國ノ國民カ隣國ニ至リテ自國ニ對スル國事犯ノ準備ヲ爲スモ之ヲ罰スルコト能ハサル不都合アリ

屬地主義モ屬人主義モ共ニ缺點アリテ採用ス可ラス此ニ於テ折衷主義ヲ生スルニ至レリ

第三 折衷主義

自國々民ノ行爲 (註一)ニハ行爲地ノ內國ナルト外國ナルトヲ問ハス總テ本國法ヲ適用ス但シ外國ニ於テ行ヒシ行爲ハ總テ本國法ヲ適用セス犯罪行爲ナレハ重キ犯罪行爲ノミ民事上ノ行爲ナレハ本國ノ土地ノ所有權ニ關スル等ノ如キ尤モ重要ナル行爲ノミニ對シテ本國法ヲ適用ス

外國人ニ對シテハ內國ニアル間ハ總テ內國法ヲ適用ス但シ能力ニ關スル法、親族相續ニ關スル法等ノ如ク必ラス本國法ニ依ラシムル場合ハ其本國法ニ依ラシムルコトトス

(註一) 行爲トハ人類カ法律上有効ナラシムヘク或事ヲ行フ意思ヲ以テ其事ヲ行フ例ヘハ法律上、所有權ヲ自己ニ移ラシムヘク物品ヲ買フ意思ヲ以テ其物品ノ賣買ヲ爲スカ如シ

折衷主義ニ對シ更ニ多少ノ修正ヲ加ヘタル學說アリト雖モ是レ又多少ノ缺點ヲ免レス結局今日ニ於テハ

是レ以上ノ主義ヲ發見セサルタメ多クノ國ニ於テ之ヲ採用シ又多數ノ學者之ヲ贊成セリ故ニ法ノ場所ニ關スル効力ハ此折衷主義ニ依テ答フルヲ可トス即チ

一國ノ法ハ內國人タルト外國人タルトヲ問ハス其國內ニ於ケル總テノ行爲ヲ支配ス故ニ其反面ヨリ云ヘハ一國ノ法ハ其國ノ領土(註一)內全體ニ及フト云フヘキナリ

(註一) 領土トハ國家ノ主權ノ及フ地理的範圍ナリ辭ヲ換ヘテ云ヘハ一國ノ陸地及領海ヲ合セタルモノ全體ヲ云フレ領海トハ陸地ニ沿フ海ノ部分ニシテ干潮ノ時、水陸ノ分界點ヨリ三海里以内ノ沿海、港灣内海等ヲ云フ是レ現行一般ニ認メラルル所ノ原則ナリ故ニ例ヘハ我國ノ東京灣、瀬戸内海其他我國ノ陸地ニ沿ヘル三海里以内ノ海ノ部分ハ陸地ト同シク我國ノ領土ニシテ外國人カ商船ニ乘リ來リ此領海内ニ於テ或行爲ヲ爲セハ我國ノ陸上ニ於テ外國人カ或行爲ヲ爲セシ場合ト同シク我國ノ法規ヲ適用ス

第三節 人ニ關スル効力ノ範圍

人ハ自然人タルト法人タルトヲ問ハス(註二)又內國人タルト外國人タルトヲ別タス前欸ニ詳述セシ所ノ領土内ニ於ケル行爲ハ總テ其國ノ法規ヲ以テ支配ス辭ヲ換ヘテ云ヘハ一國ノ法規ハ其國內ニ於ケル總テノ人ヲ支配スル効力アリ但シ國法上及ヒ國際法ノ原則ニ依リ國法ノ適用ヲ受ケサル人アリ左ニ之ヲ説明スヘシ

(註二) 自然人トハ人類カ産ミシ者ニシテ出產スレハ當然、人間トシテノ取扱ヲ受クル者ナリ然ルニ社會ノ發達進歩スルニ從ヒ自然以外ノモノニシテ自然人ノ集マリタル一團體又ハ財產ノ一團體ヲ人ト爲ス必要アルニ至レリ自然人ノ集マリタル團體ヲ社團ト云ヒ之ヲ法律ノ規定ニ依リテ人トナシ自然人同様、權利ヲ得又義務ヲ負フトキハ之ヲ社團法人ト云フ現今、行ハルル各

種ノ會社(合名會社、合資會社、株式會社、株式合資會社ヲ云フ)寺院、神社ハ此種ノ法人ナリ又、自然人ニ關係ナク或ル定マリタル財產ノ一團塊ヲ以テ人ト爲シ之ニ自然人同様ノ權利ヲ與ヘ義務ヲ負ハシムルトキハ之ヲ財團法人ト云フ社團法人ト財團法人ヲ併稱シテ私法人ト云フ私法人ニ對シテ公法人アリ

公法人トハ在來自然人ニアラサルモ國家カ行政上ノ都合ニヨリ無形ノモノニ人タルノ資格ヲ與ヘ官廳ト同シク行政上ノ行爲ヲ爲サシムルヲ云フ府縣制ニ於ケル府又ハ縣、郡制ニ於ケル郡、市町村制ニ於ケル市、町、村ハ皆ナ公法人ナリ其他商業會議所及公ノ組合體(例ヘハ水利組合ノ如シ)モ亦公法人ナリ(公法人ノ詳細ナル説明ハ行政法ノ講義ニ讓ル)

國法ノ性質上、法ヲ適用セサル人アリ左ノ如シ

(1) 天皇

天皇ハ法ノ制定者ニシテ即チ法ノ源ナリ法ノ源ハ法ヲ以テ支配スルコト能ハス故ニ天皇ハ國法ノ支配ヲ受ケス結局天皇ハ法カ支配力ヲ及ホス範圍外ナリ

(2) 攝政

攝政ノ意義ハ第一編第三章ニ於テ詳説ス故ニ茲ニハ説明セズ
攝政ハ天皇ニ代リ天皇ノ大權ヲ行フモノナルニ依リ天皇ト同シク國法ノ支配ヲ受ケスト云フ學説アリ之ニ反スル學説ハ攝政ハ唯天皇ニ代リ大權ヲ行フト云フニ止マリ我帝國ノ主權者ト爲ルニアラサレハ國法ノ支配ヲ受ケサル可ラスト主張ス詳細ハ第一編第三章第四節ヲ參照スヘシ

(3) 帝國議會ノ議員

帝國議會ノ議員ハ總テノ國法ノ支配ヲ受ケサルニアラス僅カノ場合ニ於テノミ刑法及刑事訴訟

法、民事訴訟法ノ支配ヲ受ケサルナリ夫ハ憲法第五十二條及同第五十三條ノ規定並ニ刑事訴訟法第三百十條第三項及民事訴訟法第一百十條ノ規定スル所ナリ」憲法第五十二條及同第五十三條ニ關スル説明ハ第三編第二章第十三節第二款議員ノ權利ニ關スル説明中ニ詳ナリ

- 國際法ノ原則ニ依リ左ニ掲クル者ハ現在スル國ノ國法ノ支配ヲ受ケス
- (1) 外國ノ君主、大統領及其家族並ニ從者
 - (2) 外國ノ使節(全權大使、特命全權公使、辨理公使、代理公使)其隨行員及其家族、雇人、從者
 - (3) 內國ニ駐在スル外國ノ軍隊ニ屬スル軍人軍屬
 - (4) 內國ノ領海ニ碇泊セル外國軍艦ノ乘組員

第七章 法ノ解釋

第一節 總論

法ノ解釋トハ法カ規定スル事項ニ付キ疑ノ存スルトキ其意義ヲ明ニスルニアリ」法ヲ制定スルハ大事業ナルヲ以テ學識經驗共ニ一世ニ秀ツル學者、才人カ其任ニ當ルヲ常トスルモ猶ホ多少ノ缺點ヲ殘シ後日疑問ノ種トナルハ人間事業ノ習ハントシテ數ノ免レサル所ナリ

昔、羅馬ノ皇帝ジャスチニアンカ有名ナルジャスチニアン法典ヲ編纂スルヤ特ニ明文ヲ設ケテ法ノ解釋ヲ嚴禁シタリ又後年、普漏西ノフレデリック大王モ亦其制定セシ所ノ法規ニ註釋ヲ施スコトヲ禁シタリシモ共ニ其禁止ノ効ナク世人ハ此等ノ法規ニ對シ自由自在ニ解釋ヲ加ヘ又其註釋書ヲ作レリ有名ナル佛蘭西法典編纂ノ成就スルヤ間モナク數多ノ註釋書出テタリ佛蘭西皇帝ナポレオン第一世其模様ヲ聞キ其編纂セル所ノ法典ヲ抛テ歎シテ謂ケラク「嗚呼予カ法典ハ既ニ廢レタリ」ト蓋シ其自ラ完全無缺ト信シタル法典カ他人ノ著セル註釋書ニ依ラサレハ實用ヲ爲ササルコトヲ歎息セシモノナリ」以上ノ事實ニ依テ見ルモ法文ノ解釋ノ必要ニシテ缺ク可ラサルコトヲ知ルヘシ然ルニ其解釋ノ方法ハ種々アリテ一様ニアラス故ニ次款ニ於テ其種類ヲ説明セム

第二節 法ノ解釋ノ種類

法ノ解釋ハ之ヲ區別スル標準ノ異ナルニ從ヒ種種ニ區別スルコトヲ得ベシ

第一款 形式ヲ標準トスル解釋ノ種類

形式ヲ標準トシテ法ノ解釋ヲ區別スルトキハ公ノ解釋及ヒ私ノ解釋ノ二トナル

一、公ノ解釋トハ人民及ヒ法ヲ執行スル官吏ヲシテ其解釋服從セシムル力ヲ有シ之ニ異ナル解釋ヲ爲スコトヲ許ササル所ノモノナリ公ノ解釋ハ更ニ分レテ三種トナル

(甲) 立法解釋 トハ立法者カ法規ノ明文ヲ以テ解釋ヲ一定スルヲ云フ」此解釋方法ハ更ニ左ノ數

種ニ細別セラル

(イ) 法規ヲ制定スルト同時ニ其法規中ニ解釋文ヲ挿入スルモノ 我國ノ集會政社法、出版法、特許條例、商業會議所條例中ニ此解釋法ヲ用ユ例ヘハ特許條例第一條ニ「此條例ニ於テ特許ト云フハ發明品ヲ製作、販賣、使用スル特權ヲ與フルヲ謂フ」トアルカ如シ

(ロ) 一ノ法規ヲ解釋スルタメ特別ナル他ノ法規ヲ發スルモノ 例ヘハ現行民法ヲ解釋スルタメニ發セラレタル民法施行法ノ如シ

(ハ) 立法部ノ指令ヲ以テ解釋ヲ爲スモノ 我國ニ於テ明治十三年舊刑法及治罪法ヲ制定發布スルヤ行政官廳又ハ司法裁判所ヨリ疑義ヲ伺ヒ出ツルニ當リ當時ノ立法部ハ指令(註二)ヲ以テ答辯シ其疑問ノ解釋ヲ一定シタルコトアリ

(註二) 指令ナルモノハ官廳ノ内部ニ於テ上級官廳カ下級官廳ニ對シ其意見ヲ示シ執務ノ標準ト爲サシムルモノナレハ外部一般人民ニ對シテハ何等ノ効力ナシ故ニ指令ヲ受ケタル下級官廳ハ指令ヲ受ケタル解釋ナリト云フヲ以テ人民ヲ強制スル能ハス故ニ指令ニ依ル解釋ハ前記(イ)及(ロ)ノ解釋ノ如ク強力ナル解釋ニアラス

(ニ) 法ノ起草者又ハ立法部ノ發シタル理由書 此等ノ理由書ハ法文ノ由來スル所ヲ明ニシ其疑ヲ解クニ於テ便利ナリト雖モ前記(イ)及(ロ)ノ解釋ノ如ク強力ヲ有スルモノニアラス我國ノ市町村制ヲ發布スルニ當リテ其理由書ヲ添付シタルカ如キ其一例ナリ

(乙) 司法解釋 トハ訴ヲ審判スル裁判官カ其訴訟事件ニ法規ヲ適用スルニ際リ下ス所ノ解釋ナリ故ニ此解釋モ立法解釋ト同シク公ノ効力ヲ有スト雖モ其解釋力ノ及フ範圍ハ甚タ狹シ詳シク云ヘ

ハ一裁判所ノ下シタル解釋ハ他ノ裁判所ニ於テ効力ナク又同一裁判所ト雖モ後ニ他ノ同一ナル訴訟事件ヲ裁判スルニ當テハ前ノ解釋ニ從フノ義務ナク隨時自由ニ解釋ヲ下シ其解釋ニ從ツテ裁判スルコトヲ得ヘシ

唯大審院ノ下シタル司法解釋ハ同一訴訟事件ニ關シテハ下級裁判所ヲ拘束スルカアリ故ニ大審院カ或訴訟事件ノ上告ヲ受ケ上告ヲ理由アリトシ控訴審ノ判決ヲ破毀シ其事件ヲ他ノ控訴院、地方裁判所ニ移シタルトキ移送サレタル下級裁判所カ其事件ノ審判ヲ爲スニ當リテハ大審院カ下シタル法律ノ解釋ニ從ハサル可ラス(若シ從ハサレハ再ヒ大審院ニ於テ破毀セラル)蓋シ大審院ハ最高等ノ裁判所ニシテ法ノ解釋ヲ統一スル職權ヲ有スルニ依リ其解釋ハ他ノ下級裁判所ヲ拘束スル力ヲ有スルモノナリ(裁判所構成法第四十八條參照)

(丙) 行政解釋 トハ行政官吏カ行政事務ヲ執行スルニ當リ法律命令ヲ適用スルタメ爲ス所ノ解釋ニシテ此解釋ノ効力ハ下級ノ行政官廳ヲ拘束スル効力アルニ止マル人民ハ此解釋ニ服從スル義務ナシ故ニ若シ此ノ解釋ニ基ク法令適用ノタメ利益ヲ損傷セラレ若クハ權利ヲ毀損セラレシ者ハ訴願若クハ行政訴訟ヲ起シ行政官廳ノ下セシ解釋ノ失當ナルコトヲ攻撃スルコトヲ得ヘシ

二、私ノ解釋

學者カ一私人ノ資格ヲ以テ下ス所ノ解釋ニシテ博學多才ノ學者カ下シタル有力ナル解釋ハ理論上ニ於テハ裁判官又ハ行政官カ解釋ヲ下ス參考トナルニ過キサレモ實際ニ於テハ甚タ強力ナルモノナリ

何トナレハ有力ナル學者ノ解釋ハ裁判官又ハ行政官ノ解釋ニ影響スルコト甚タ多ケレハナリ

第二款 實質ヲ標準トスル解釋ノ種類

實質ヲ標準トシテ法ノ解釋ヲ區別スルトキハ文理解釋及ヒ論理解釋、勿論解釋ノ三トナル

一、文理解釋

文理解釋トハ法文ニ對シ文法上ノ規則ニ從ヒ其意義ヲ定メントスル所ノ解釋法ナリ例ヘハ民法第十一條ニ「……準禁治產トシ之ニ保佐人ヲ附スルコトヲ得」トアルニ依リ準禁治產者ハ之ヲ保佐人ニ附スルモ可ナリ又保佐人ヲ附セサルモ可ナリト斷シ得ルカ如シ

二、論理解釋

論理解釋トハ論理上ノ原則ニ從ヒ法令制定ノ理由、沿革、法學上ノ原則、他ノ法文ニ對スル關係等ヲ參酌シ法律命令ノ意義ヲ解決スル一種ノ解釋法ナリ例ヘハ前記民法第十一條ノ條文ニ對シ立法者カ墮者墮者等ヲ準禁治產者ト爲ス立法ノ理由ニ基キ此等ノ者ヲ保護スルタメ準禁治產者ニハ必ラス保佐人ヲ附セサル可ラスト解釋スルカ如シ

三、勿論解釋

勿論解釋ハ一名、尙更解釋トモ云ヒ情狀ノ輕微ナルモノ分量ノ狹少ナルモノ等ニ對スル禁止規定ハ當然情狀ノ重キモノ若クハ分量ノ大ナルモノニ適用アリト爲ス解釋法ナリ例ヘハ櫻ノ花ヲ摘ミ採ル

可ラスト云フ禁止規定ハ當然之ヨリ情狀重キ其樹ノ枝ヲ折ルコトヲ禁スルモノト解釋スルカ如シ

第三節 法ノ解釋ニ關スル原則

法學ヲ研究スル上ニ於テ又法律ヲ實際ニ適用スル上ニ於テ法ノ解釋ニ關スル重要ナル原則アリ左ノ如シ

第一 法ノ文字ハ普通ノ意義ニ解スヘシ

立法者カ法ヲ制定スルニ當リテハ成ルヘク普通ノ意義ニ從ヒテ文字ヲ使用シ一般人ニ解シ得ラルルコトヲ希望セリ故ニ特別ノ術語ハ其専門學ノ法則ニ從ヒ特殊ノ意義ニ解スヘシト雖モ専門學ノ術語ニ非サルモノハ成ルヘク普通ノ意義ニ解スヘシ故ニ例ヘハ民法上ニ於テ人ト云ヘハ自然人ト法人トノ二種アレトモ單ニ人ト云ヘハ普通ノ意義ニ解シ自然人ト解釋スヘキカ如シ

第二 法ノ文字ハ法文ノ全體ト關聯シテ解釋セサル可ラス

詳シク云ヘハ法文中ニ使用スル文字ハ其法律全體ニ通シテ一致スヘク解釋スルヲ云フ故ニ例ヘハ民法第二條ニ「外國人ハ法令……」トアリ廣ク人ト云ヘハ自然人ト法人トヲ包含スルモ同第三十六條ニ「外國法人ハ國……」トアルニヨリ第二條ノ外國人ハ外國ノ自然人ノミヲ指シ外國法人ヲ含マスト解スヘシ何トナレハ若シ第二條ニ外國ノ自然人ヲモ含ムトスレハ第三十六條ト矛盾スルニ至レハナリ

第三 法文ニ使用セラルル文字ハ其法律制定當時ノ用例ニ從ツテ解釋スヘシ

社會ノ進歩ニ從ヒ人情風俗ノ變遷スルト共ニ言語文章モ變化スルモノナリ從テ文章中ニ使用セラルル文字ノ意味モ大ニ變化スルモノナリ例ヘハ舊刑法ニ使用スル親屬ノ文字ノ如キ明治十三年頃ニハ徳川時代ヨリ行ハレシ舊慣ニ基キ親屬ノ範圍ヲ狹クシタルモ(舊刑法第百十四條第百十五條)新民法制定ニ際シテハ親族ノ範圍ヲ擴メ六親等内ノ血族、配偶者、三親等内ノ姻族ハ皆ナ之ヲ親族トセリ(民法第七百二十五條)然モ刑法ヲ解釋シ親族ノ範圍ヲ定ムルニ當テハ矢張り刑法定當時ノ字義ニ依リ(即チ舊刑法第百十四條及同第百十五條)親族ノ範圍ヲ狹ク解釋セサル可ラス若シ法律制定當時ノ意味ト異ナル新時代ノ意味ニ解スルトキハ立法者ノ意思ニ反シ法律制定ノ趣旨ニ背クニ至ルヘシ

第四 法令ヲ解釋スルニハ其法令又ハ條文中ニ含マルル原則、補則、例外ノ關係ヲ明ニセサル可ラス

原則ハ例外ニ依リテ其適用ノ範圍ヲ制限セラルル例ヘハ民法第四條ニ「未成年者カ法律行為ヲ爲スニハ其法定代理人ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス」但シ單ニ權利ヲ得義務ヲ免ルヘキ行為ハ此限ニアラストアルカ如シ前段ハ未成年者カ法律行為ヲ爲スニ付テノ原則ナリ但シ書ハ其例外ナリ

「原則ハ例外ニ依リテ其適用ノ範圍ヲ制限セラルル」ト云フ原理ヲ前例ノ場合ニ當ツテ説明スレハ左ノ如シ

未成年者カ法律行為ヲ爲スニハ常ニ法定代理人ノ同意ヲ受ケサル可ラス併シ此原則ハ「單ニ權利ヲ得、又ハ義務ヲ免ルヘキ行為」ニハ適用ナク此ノ如キ行為ハ例外トシテ法定代理人ノ同意ヲ受

クルコトヲ要セスト云フ意ナリ

第五 例外ノ規定ハ狹ク解釋スヘシ

原則ハ通常ノ場合ヲ規定スト雖モ例外ハ通常ノ場合ノ取り除ケトナリ原則ノ行ハルル範圍ヲ制限スルモノナレハ例外ハ法ニ明文アルトキノミ之ヲ認メ且ツ之ヲ認ムル場合ニ於テモ成ルヘク狹キ意義ニ解釋スヘシ是レ例外規定ノ性質ヨリ生スル決論ナリ

第六 特別法ハ普通法ニ先ツテ適用セラル(特別法ト普通法トノ區別ハ本卷第四章ニ於テ説明セリ)特別法ハ特別ナル事項ニ付キ普通法ヲ適用スルコト不便ナルニ依リテニ設ケタル規則ナレハ特別法其

物ノ性質上、普通法ニ先ツテ適用セラル此原則ハ往々、法ノ明文ニ於テ規定セラルルコトアリ現行商法第一條ニ「商事ニ關シ本法ニ規定ナキモノニ付テハ………民法ヲ適用ス」トアルカ如キ此一例ナリ蓋シ民法ハ普通私法ナリ商

法ハ商事ニ關シテ特ニ設ケタル法即チ私法ノ特別法ナリ即チ商事ニ關シテハ普通法タル民法ニ先チ特別法タル商法ヲ適用スヘシト云フナリ

第七 後法ハ前法ヲ廢止シ又ハ制限ス

同一事項ニ關シ前後二回ニ法規ヲ制定シタルトキ前日ニ制定シタル法ハ後日制定シタル法ノタメニ廢止シ又ハ制限セラル(前法ト後法カ全然牴觸スルトキハ後法ハ前法ヲ廢シニ法ノ間ニ一部分ノミ牴觸スルトキハ其牴觸スル部分ノミ後法カ前法ヲ制限ス)

例へハ舊刑法第三百八十五條ヨリ第三百八十七條ニ於テ遺失物及埋藏物ニ關スル規定ヲ設ケアリシニ明治三十二年法律第八十七號遺失物法殊ニ其第十六條ニ於テ遺失物及埋藏物ニ關スル規定ヲ設ケ其規定ハ前記刑法ノ遺失物及埋藏物ニ關スル規定ト全然抵觸スルニ至リシ故後法タル遺失物法ハ前法タル舊刑法ノ遺失物及埋藏物ニ關スル規定ヲ廢止シタリト解釋スヘキカ如シ

第八 刑罰法(刑法、警察法、其他犯人ニ刑罰ヲ加フルコトヲ規定セル法)ハ嚴格ニ解釋スヘシ
民法商法等一般ノ私法ハ類似解釋(甲ノ事項ヲ規定スル法ナク乙ノ事項ヲ規定スル法ノミアル場合ニ甲ノ事項ト乙ノ事項カ其性質上、類似スルタメ乙ノ事項ヲ規定スル法ヲ甲ノ事項ニ適用スル解釋ナリ)ヲ許シ又ハ比附援引スルコトヲ許スモ刑罰法規ハ此ノ如キ解釋ヲ許サス蓋シ刑罰ヲ科スルコトハ非常ニ慎重ニスヘキコトナレハ其場合ハ悉ク明ニ法文ニ規定シ其以外ニ於テハ刑罰ヲ加フルコトヲ許サス是レ國民ノ權利自由ヲ保護センカ爲メニ立テタル原則ナリ憲法第二十三條ニ於テ「日本臣民ハ法律ニ據ルニ非ラスシテ處罰ヲ受クルコトナシ」トアルハ此趣旨ナリ(憲法第二十三條ノ說明ハ第二卷第四編第三章第四節第一款第三項ニアリ)然ルニ若シ法ノ明文以外ニ於テ類似解釋ニヨリ若クハ比附援引ノ解釋ニ依リ法ノ明文以外ニ於テ人民ヲ處罰スルカ如キコトアレハ折角、憲法第二十三條等ニ依リ國民ノ身體自由ヲ保護セントシタル精神モ全ク水泡ニ歸スヘキナリ

第八章 法ノ適用

第一節 法ノ適用ノ概念

法ハ本來死物ナリ之ヲ實際ニ適用スルニ依テ初メテ其効用ヲ顯ハス而テ法ヲ適用スルハ國民一般ノ權利ナリト雖モ一私人ノ解釋適用ハ他人ニ對シテ効力ナク從テ個人相互ノ間ニ於テ法ノ適用ニ付キ爭ヲ生スルコトアリ於此國家ノ機關カ法ヲ適用シテ其爭ヲ止ムル必要アリ又國民カ刑罰法ニ違背シタル場合ニ於テモ國家ノ機關カ法ヲ適用シテ刑ヲ加ヘ懲戒示例ノ實ヲ舉ケサル可ラス此ノ如ク國家ノ機關カ法ヲ適用スルニ二個ノ方面アリ執行ト狹義ノ適用ト是ナリ

執行トハ行政官カ行政處分ヲ爲スニ當リ法ヲ解釋シ特定ノ事件ニ應用スルヲ云フ之ヲ執行ト云フハ行政官ノ爲ス法ノ解釋應用ハ行政行為ノ準備トシテ爲スモノニシテ行政官ノ行為ノ最終ノ目的ハ行政處分即チ行政ノ實施ニアレハナリ之ニ反シ司法裁判官カ法ヲ解釋シ適用スル裁判行為最終ノ目的ハ法規ノ適用ニアレバ之ヲ適用ト云フナリ司法裁判ト行政處分トノ間ニハ以上ノ如キ差異アルカ故ニ法ヲ適用スルニ付テ遵守スヘキ原則ニモ二者ノ間ニ大差アリ

第二節 行政官カ法ヲ適用スルニ付テ遵守スヘキ原則

前述ノ如ク行政官カ法ヲ解釋適用スルハ最終ノ目的ニアラスシテ其最終ノ目的ハ行政行為殊ニ處分ヲ實施スルニアリ隨テ常ニ實際ノ便否如何ヲ斟酌セサル可ラス此結果トシテ行政官ハ法ヲ解釋適用スル

ニ當テ法ノ不備ヲ感セハ之ヲ補充スヘキ規定ヲ發布スル職權アリ又法ヲ適用スルニ當リテ嚴格ナル解釋ヲ爲サス便宜處分ヲ爲スコトヲ得ヘシ

第三節 裁判官カ法ヲ適用スルニ付キ遵守スヘキ原則

裁判官カ法ヲ適用スルニ付キ遵守スヘキ原則ハ一二三止マラスト雖モ左ニ最モ重要ナルモノ一二三ヲ列記セン

第一 裁判官ハ法ノ善惡ニ依リ之ヲ取捨スルコト能ハス

法ハ本來、人類共同生活ノ條件ナリト雖モ數多ノ法ノ中ニハ反テ人類ノ共同生活ヲ妨クルモノモアリ、古代未ダ立法機關ノ設備、充分ナラザリシ時代ニアツテハ裁判官カ法ノ缺點ヲ補正シ又對決ニ依テ不文ノ法ヲ創定シ前述ノ如キ共同生活ノ妨害トナル法ハ之ヲ適用スルコト拒ムコトヲ得タリ羅馬ノブレートルカ法ヲ適用スルニ當リ舊來ノ法ヲ改正セシカ如キハ著名ナル事例ナリ、然モ近世三權分立思想ノ發達シ及ヒ立法機關ノ完備スルニ至リシ以來裁判官ハ法ノ善惡ヲ區別シ惡法ノ適用ヲ拒ムコトヲ得サルヲ原則トスルニ至レリ若シ裁判官ヲシテ法ノ善惡ヲ判別シ惡法ヲ修正シ若クハ其適用ヲ拒ムコトヲ許セハ是レ裁判官ヲシテ立法者ト爲ラシムルモノニシテ近來ノ立憲政治ニ於テ憲法上ノ最上機關ヲ立法司法行政ニ區別シタル原則ニ反ス況ンヤ正理ト云フカ如キコトハ視ル人ニ依リテ異ナリ立法者ニ誤アリ惡法ヲ制定シタリトシテ裁判官ニ補正若クハ適用拒絶ノ權ヲ認ムルトス

ルモ更ニ行政官カ局外ヨリ公平ニ觀察セハ裁判官ノ解釋ニ反テ誤アリトスルコトアリ故ニ結局、立法者カ正當ナリトシテ制定シタル法ハ總テ善法ナリトシ裁判官ノ解釋ヲ以テ之ヲ補正シ又ハ其適用ヲ拒絶スルコトヲ許ササルヲ可トス

第二 裁判官ハ法ノ不明不備缺點ヲ口實トシテ訴ヲ審理審判スルコトヲ拒ムヲ得ス

人類社會ノ關係ハ複雑多端ナリ殊ニ日毎ニ新事實ヲ生ス故ニ如何ニ緻密ナル法規ヲ制定スト雖モ前述ノ如ク人類社會ニ發生スル無限ノ事實ニ適用シテ少シモ遺憾ナシト云フニ至ラス、文化發達シ法律制度稍々完全ノ域ニ進ムモ尙ホ且ツ法ノ不備缺點ヲ感ス況ンヤ法律制度ノ整ハサル時代ニ於テヤ故ニ此ノ如キ法律不備ノ時代ニハ何國ニテモ裁判官ニ對シ法ニ明文ナキノ故ヲ以テ裁判ヲ拒ムヲ得サル特別ノ規定ヲ設ク我國ニテモ明治初年法規ノ制定不充分ナリシ時代ニハ「法ニ明文ナキ時ハ慣習ニ從ヒ慣習ナキ場合ニハ條理ニ從ツテ裁判スヘシ」ト云フ規則ヲ發布シタルコトアリシ此規則ノ精神ハ今日ニ至ルモ消滅セス何トナレハ如何ナル立法者カ完全無缺ナリト信スル法規ヲ制定スルモ人類社會ニ發生スル無限ノ事實ニ適用シテ少シモ缺點ナシト云フコトハ到底望ム可ラサルコトナレハナリ苟クモ法規ニ不備ヲ生スルコトハ人世有リ得ヘキコトナリトスレハ其不備ヲ償ヒ爭ヲ判斷スル道ヲ開ク必要アリ而テ其道ハ前記ノ法規ノ精神ノ如ク條理ニ依リテ裁判スルコト是ナリ但シ此原則ヲ適用スルニ付テハ二個ノ制限アリ即チ左記二個ノ取り除ケヲ以テ前記ノ原則ヲ守ルヘキコト是ナリ

- 一、刑罰法規ノ解釋ハ嚴格ニスヘキニ依リ法ニ明文ナケレハ如何ニ細微ノ事件ト雖モ犯罪トシテ之ニ刑罰ヲ加フ可ラス(前章第三款第八ノ部參照)
- 二、裁判官カ事件ヲ受理審判スルハ裁判所構成法、民事訴訟法、刑事訴訟法等ニヨリ管轄權ヲ有スル場合ニ限ル故ニ行政上ノ争ノ如キ全然裁判所ノ管轄ニ屬セサルモノバ勿論、司法裁判所ノ管轄ニ屬スルモノト雖モ他ノ裁判所ノ管轄事件ニ付テハ法ニ明文ノ存スルヤ否ヤニ拘ハラズ全然之ヲ受理ス可ラサルモノトス

第三 裁判官ハ請求ヲ受ケタル事件ニ非ラサレハ法ヲ適用シテ裁判スルコトヲ得ス

民事ノ訴訟ニ於テハ訴訟當事者ノ一方ヨリ訴ヲ起シ判決ヲ求ムルニ非ラサレハ裁判セス刑事ノ訴訟即チ犯罪事件アルニ當テモ檢事ヨリ公訴ヲ起スニ非ラサレハ裁判所ハ進ンテ裁判スルコトナシ之ヲ不告不理ノ原則ト云フ何故、不告不理ノ原則ヲ生シタルヤ人民間ノ争ハ官之ヲ理メ犯罪ハ悉ク必罰シテ社會ノ秩序ヲ保ツヘキカ如シ然ルニ訴ナケレハ裁判官ハ袖手傍觀シテ相關セサルモノノ如クスルハ一見奇異ノ感アルモ之レニハ重要ナル理由アリ以下民事刑事ニ區別シテ説明スヘシ

一、民事上ノ争ハ固ト人民間ニ於ケル私事ノ争ナレハ成ルヘク人民ノ自由意思ニ任シ和解等ニ依リ其争ノ終了スレハ夫レニテ可ナリ若シ強テ訴ナキニ裁判所其間ニ立入り其争ヲ裁判スルニ至ラハ反テ人民間ノ平和ヲ破フルニ至ルヘシ例ヘハ隣人間ニ境界争アリ相互間ノ讓渡ニ依リ示談ノ纏ラントスルニ當リ官之ヲ探知シ當事者相方ヲ呼出シ裁判官ノ相當トスル境界ヲ定メ強テ之ヲ其隣地

間ノ境界ト定ムルコトアラシカ反テ隣地所有者間ノ感情ヲ害シ紛議ノ種子ヲ蒔ク結果トナルヘシ以上ハ人民ノ意思ヲ重ンヌル近世國家思想ヲ採用シタル結果ナリ此外猶ホ裁判官カ訴ナキ民事上ノ争ニ關係セサル一ツノ理由アリ即チ民事裁判官ノ數ハ有限ナリ日常人民間ニ生スル争ハ無數ナリ此無數ノ争ヲ一一採ツテ判斷センコトハ到底望ム可ラサル事ナリ若シ人民間ノ私事ニ干渉シテ悉ク其争ヲ判斷スルニ足ル裁判官ヲ設ケンカ莫大ノ費用ヲ要シ國家ハ其負擔ニ堪ヘサルニ至ル是レ又國家ノ司法政策トシテ裁判官ヲシテ訴ヘ來ラサル争ヲ裁判センメサル所以ナリ

- 二、犯罪ハ吾人ノ共同生活ノ規則ヲ紊亂スル行爲ナリ之ヲ必罰シ再ヒ生スルコトナカラシメサレハ所謂國家ノ公益ヲ害スルニ至ラム隨テ其犯罪アルニ際シテハ官之ヲ認知スルト共ニ一一採ツテ裁判スヘク他人カ其處罰ヲ請求スルヲ待ツヘキニアラサルカ如シ然ルニ近世發達シタル文明國ノ刑事訴訟法ニ於テハ裁判官ノ外ニ檢事ナル特別ノ官職ヲ置キ之ヲ原告官トシ此原告官ハ警察官吏等犯罪搜索ノ職務ヲ有スル下級機關ヲ指揮監督シ犯罪ヲ捜査シ一一之ヲ報告セシメ其報告ニ基キ處罰スヘキモノト認メタル犯罪ニ對シテハ公訴ヲ提起シ以テ裁判官ニ裁判ヲ求ム裁判官ハ公訴ヲ受ケテ始メテ裁判ニ着手ス此ノ如クニシテ國家カ進ンテ必罰スヘキ刑事ノ裁判ニ就テモ民事同様不告不理ノ原則ヲ採用シタル理由ハ左ノ如シ
- (1) 公平ナル判斷ヲ爲サントスルニハ相争フ者ノ外ニアリ局外ニ立ツテ虚心平氣ニ審理セサル可ラス

(2) 先入、主トナルハ人間ニ免ル可ラサル弱點ナリ若シ原告官ナルモノノ設ケナク裁判官自ラ犯罪事件ヲ探ツテ裁判センカ一旦犯罪ナリト思料セシ念慮ハ何時マテモ腦髓ニ侵染シ後日無罪ノ證據出ツルモ先入セル犯罪ナリトノ念慮盛ナルタメ終ニ無罪ノ人モ有罪ノ裁判ヲ受クル憂アリ

第四 裁判官ハ憲法違犯ノ法律ヲ適用スル義務アリヤ

是レ又裁判官カ法ヲ適用スルニ當リ遵守スヘキ原則ノ一ナルヲ以テ本款ニ於テ論究スヘキ一事項ナリト雖モ本來憲法上ノ一大問題ナルニ依リ第二卷第三編第五章第四節ニ於テ詳論セリ

第五 命令ト法律ノ抵觸セル場合ニハ何レヲ有効トシテ適用スヘキヤ

命令ニハ大權命令、緊急命令、執行命令、獨立命令、委任命令ノ五種アリ其種類ニ依リテ効力ニ強弱ノ差異アレハ區別シテ答ヘサル可ラス

(1) 大權命令ハ大權事項ヲ規定シ法律ハ立法事項ヲ規定シ二者其規定事項ヲ異ニスル結果、相抵觸セル場合ヲ生セス抵觸セル場合ナキニヨリ効力ノ優劣ヲ論スル必要ナシ

(2) 緊急命令ノ効力ハ法律ト同シ故ニ緊急命令ト法律ノ抵觸セル場合ニハ後ニ發布セラレタルモノヲ適用シ前ニ發セラレタルモノハ適用セス是レ「後法ハ前法ニ勝ル」ト云フ原則ノ適用ナリ

(3) 執行命令、獨立命令、委任命令ハ其効力、法律ヨリ弱シ是レ憲第九條但書ノ規定スル所ナリ故ニ此等ノ命令ト法律ノ抵觸スルトキハ常ニ法律ヲ適用スヘシ

各種命令ノ効力、意義及法律トノ關係ニ付テハ第二卷第五編第四章第一款ヨリ第五款ニ詳ナリ

第九章 法ノ廢止及變更

法ハ一度適法ナル手續ヲ履踐シテ制定セラレタルトキハ永遠ニ其効力ヲ保有シ幾百千年ヲ經ルモ其法ヲ制定シタル國家ノ存在スル限リハ其法モ共ニ存在ス然ルニ社會ハ日ニ月ニ進歩發達スルニ依リ永キ以前ニ制定シタル法ハ進歩シタル社會ノ狀態ニ適セス現ニ我舊刑法ノ如キ明治十三年ヨリ施行セララルモノニシテ三十年後ノ今日ニ於テハ最早現在ノ社會ニ適合セスト爲シ既ニ數年以前ヨリ其改正ノ必要ヲ唱導スルニ至レリ此ノ如ク法ハ世ノ進運ニ伴從シ之ヲ改正スルニ非サレハ法其モノノ目的ヲ達スル能ハサルナリ此ニ於テ法其モノノ効用ヲ完フセシムルタメニハ法ノ廢止又ハ法ノ變更ヲ必要トス是レ特ニ本章ヲ設ケテ法ノ廢止及變更ヲ説明スル所以ナリ

法ノ廢止トハ從來効ヲ有セシ法ノ存在ヲ失ハシムルヲ云フ

法ノ廢止ハ其觀察點ヲ異ニスルニ依リ種々ニ分類スルコトヲ得

第一 全部廢止ト一部廢止

全部廢止トハ法ノ全體ヲシテ其効力ヲ失ハシメ全ク法トシテ存在セサルニ至ラシムルヲ云フ例ヘハ現今ノ刑事訴訟法實施前ニ於テ刑事訴訟ノ事項ヲ規定セシ治罪法カ明治二十三年十一月一日ヨリ廢止セラレタルカ如キハ全部廢止ノ一例ナリ

一部廢止トハ法ノ一部ノ効力ヲ失ハシムルニ止マリ他ノ分部ハ効力ヲ有シ隨テ法其モノハ依然存

在スルヲ云フ例ハハ區町村編制法(明治十一年太政官布告)第六條及第九條カ市町村制施行ノ日ヨリ廢止セラレタルカ如キ一部廢止ノ一例ナリ

第二 法ノ性質上當然生スル廢止ト他ノ法ノタメニ生スル廢止

一、法ノ性質上當然生スル廢止 トハ其法ノ内部規定ニヨリ又明文ノ規定ナキモ性質上一定ノ期間ヲ過クルニヨリ當然廢止トナルヲ云フ更ニ之ヲ細別シテ二ト爲ス

(1) 法ノ明文ニ於テ存在期限ノ定メラレタル場合 此場合ニハ期限ノ來ルト共ニ其法ハ當然廢止トナル例ハハ傳染豫防ノタメ特ニ設ケラレタル法ハ其傳染病ノ消滅スルト共ニ消滅スルカ如シ又國立銀行條例ハ國立銀行營業期間ノ滿了ト共ニ消滅スルカ如シ

(2) 法ノ明文ニ於テ存在期限ノ定ナキモ其法ノ性質上一定ノ期限經過後ハ其効用ヲ失ヒ自然ニ廢止トナルモノ例ハハ經過法ノ如シ經過法トハ從來ノ法律ヲ廢止シテ新法ヲ制定シタルトキ舊法時代ニ生セシ事實ニシテ未タ處分ノ終ラサルモノハ新法實施後如何ニ取扱フヘキヤヲ定メタル法ナリ例ハハ明治十五年ニ舊刑法ノ實施當時マテ行ハレシ改定律令ヲ廢シ舊刑法ヲ實施スルニ際シ發布セシ所ノ新舊法比照例(明治十四年十一月第八十一號布告)ノ如シ

二、他ノ法規ノタメニ生スル廢止 此廢止モ亦更ニ二種ニ細別セラル

(1) 明示ノ廢止 トハ新ニ制定セシ法ノ明文ニ於テ舊法ヲ廢止スルコトヲ明言スルヲ云フ例ハハ現行刑事訴訟法附則第五條ニ於テ「此法律ハ明治二十三年十一月一日ヨリ施行シ其日ヨリ治罪

法ヲ廢止ス」ト明定シタルカ如シ

(2) 默示ノ廢止 トハ明示ノ廢止ノ如ク新法ノ明文ヲ以テ舊法ヲ廢止スル意思ヲ明示セサルモ新法ノ規定ト舊法ノ規定ト抵觸スルタメ「後法ハ前法ヲ廢ス」ト云フ格言ニ依リ新法ノ規定カ暗黙ニ其抵觸セル所ノ舊法ノ規定ヲ廢止スルヲ云フ例ハハ舊刑法中ニ規定セル遺失物及埋藏物ニ關スル第三百八十五條乃至第三百八十七條ノ規定カ明治三十二年法律第八十七號ヲ以テ制定セシ遺失物及埋藏物ニ關スル規定ノ制定ニヨリ自然ニ廢止ニ歸シタリト解釋スルカ如シ

第十章 公法及私法

第一節 總論

公法私法ノ區別ハ古ク羅馬ノ時代ヨリ今ニ至ルマテ學者ノ論争スル所ニシテ(一)公法私法ノ區別ナシト論スル者ト(二)公法私法ノ區別アリト論スル者ト二大派ニ別レ公法私法ノ區別アリト論者中更ニ公法私法ヲ區別スル標準ヲ異ニスルタメ數派ニ別ル

第一款 區別ナシトスル說

無區別說ハ「法ハミナ公法ナリ」トスル說ト「法ハミナ私法ナリ」トスル說トノ二様ニ分ル

一、法ハ皆ナ公法ナリトスル說ハ種々ノ學者ニ依リ唱ヘラレ其理由モ多少ノ相違アリシヤイン氏ノ論

スル所ハ最モ當ヲ得タリト信ス其要旨ニ曰一切ノ法ハ國法ナリ故ニ國法ナル文字ヲ法ノ一部分ノ名稱ニ用ユルハ誤マレリ猶ホ一步ヲ進メテ云ヘハ一切ノ法ハ公法ナリ乃チ國家カ國ヲ治ムルタメノ法ナリ隨テ何レノ法モ私法ニアラスト

二、法ハミナ私法ナリトスル説ハ第十五世紀ノ頃ヨリ漸次發達シ十八世紀ノ後半ヨリ十九世紀ノ前半ニ於テ廣ク政治家及法律學者ノ間ニ行ハレタリ其要ニ曰法ハ總テ個人ノタメニ存シ個人ノ利益ヲ増進スルタメニ設ケラレタルモノナリ故ニ公法ナルモノハ私法ノ助法タルニ過キサレハ特ニ法ヲ公私ニ法ニ區別スヘキモノニ非ス云云此説ハ佛蘭西革命時代ニ於テ最モ勢力アリタリ之レカ結果トシテ佛國民法ハ制定セラレタリ故ニ佛國民法ハ私法ノ普通法トシテ制定セラレタルニアラス國民ノ一般權利ヲ定ムル根本法トシテ定メラレタリ故ニ民法ヲ以テ一切ノ法律ノ根本トシタリ其結果ハ佛國民法ハ私法的ノ規定ノ外多ク公法的ノ規定ヲ包含セリ

人間社會ノ現象ハ複雑無限ナリ從テ之ヲ規定スル所ノ法モ亦多端ナラサル可ラス故ニ其中ニ於テ性質上區別シテ別個ノ系統ヲ立テ得ラルルモノハ別系統トシテ即チ公法私法ニ別ツコト法律制定ノ上ニ於テ大ナル利益アルノミナラス法學研究上ニ於テモ亦少カラサル利益アリ故ニ現今發達シタル法學上ニ於テ無區別説ハ最早採用ス可ラサル陳説ナリト信ス

第二款 區別アリトスル説

公法私法ノ區別アルコトヲ説キ始メシハ羅馬ノウルピアヌス氏ニシテ爾來多數ノ學者ニ依リテ唱ヘラレタリ然モ公法私法ト區別スル標準ニ至テハ學者各々其説ヲ異ニシタリ之ヲ一一詳説スルハ煩雜ニ堪ヘサレハ左ニ最モ著名ナル學說一二ヲ掲記セン

第一 目的説

目的説トハ法規ノ目的ニ依リテ公法私法ヲ區別セントスル説ニシテウルピアヌス氏ノ唱フル所ナリ其要旨ニ曰公法ハ羅馬ノ事務ノ基礎ニ關スル法ニシテ私法ハ個人ノ利益ニ關スル法ナリト此説ハ羅馬ノ事務ト個人ノ利益トヲ判然區別シタル上ニテ唱フルハ可ナリト雖モ羅馬ノ事務ト個人ノ利益トハ容易ニ區別シ得ヘキニ非ラス要スルニ此説ハ公法ト私法トヲ區別スル困難ヲ羅馬ノ事務ト個人ノ利益トノ區別ニ讓リタルニ過キサレハ結局實用ナキ議論タルヲ免レス

利益ノ公私ニ依テ法ノ公私ヲ區別スル説アリ其要旨ニ曰公益ニ關シタル規定ヲ爲ス法ハ公法ナリ私益ニ關シタル規定ヲ爲ス法ハ私法ナリト是レ又前説ウルピアヌス氏ノ目的説ニ淵源スルモノナリト雖モ利益ヲ標準トシテ法ヲ公私ニ分ツコトハ不能ナリ何トナレハ利益ハ之ヲ公私ニ分ツコト能ハサルモノナレハナリ故ニ公法私法ノ區別如何トノ問ニ對シ公法ハ公益ニ關スル法ナリ私法ハ利益ニ關スル法ナリト云フハ問ヲ以テ問ニ答フルモノニシテ結局要領ヲ得タル議論ニ非サルナリ

第二 法律關係説

此説ハ法ノ規定スル所ノ關係ノ差異ニ依リテ公法ト私法トヲ區別セントスルモノナリ其要旨ニ曰權

力服従ノ關係ヲ規定スルモノハ公法ニシテ平等關係ヲ規定スルモノハ私法ナリ而テ權力服従ノ關係トハ國家ノ命令ヲ以テ國民ノ意思ヲ強制シ服従セシムル關係ニシテ即チ裁判所及行政官廳ト人民トノ關係ナリ平等關係トハ同等ナル關係ニシテ詳シク云ヘハ其間ニ強弱ノ差ナク自由ノ意思ヲ以テ任意ニ總テノ約定ヲ爲シ得ル相互間ノ關係ニシテ吾人カ日常爲ス所ノ諸般ノ取引、約束ハ此關係ヨリ發生スルモノナリ」但シ國家ノ官廳ト人民間ノ關係ト雖モ平等關係ナルコトアリ例ヘハ官廳カ不用物品ヲ賣却シ又ハ薪、炭、紙、油等ノ必需品ヲ買入ルル場合ノ如シ此ノ如キ場合ハ官廳カ私人ノ資格ヲ以テ一私人ト賣買取引ヲ爲スモノナレハ私人ト私人トノ間ノ取引關係ト同シク矢張り平等關係ナリ前段ニ説明セシ權力關係ノ例外トシテ官廳ト人民間ノ關係ニ自由意思ヲ以テ任意ニ約束ヲ爲サシムルモノニアラス

此說ニ對シテ多少ノ批難ヲ試ムルモノアリト雖モ現今ニ於テハ比較的完全ナル學說ニシテ公法私法ヲ區別スルニハ最モ適當ナリト信ス

第二節 公法ノ意義

公法トハ權力服従ノ關係ヲ規定シタル法ナルコト前節第二款ノ第二ニ説明セシ所ノ如シ而テ國法ノ多數ハ權力服従ノ關係ヲ規定スル法ニシテ即チ公法ナリ公法ノ種類ハ多數ニシテ一一枚舉スル能ハズト雖モ左ニ公法ノ最モ著シキモノヲ列舉セン

第三節 公法ノ種類

第一款 憲法

憲法トハ主權者カ其國ノ政治ヲ行フニ付テ遵守スヘキ根本ノ法規ニシテ國權ノ作用ニ關スル根本法ナリ」憲法ハ國權ノ作用ニ關スル法規ナルヲ以テ其規定スル所ノ内容カ權力服従ノ關係ナルコトハ勿論ナリ隨テ憲法カ公法ナルコトハ特ニ説明スル迄モナキコトナリ

第二款 行政法

行政法トハ行政行為(註一)ノ準則タル各種ノ法規ヲ總括シタル名稱ニシテ獨立セル系統ヲ爲シ憲法、私法(民法商法等)刑罰法規、訴訟法(民事刑事ノ訴訟法等)ヲ除外シタル法規ノ總稱ナリ

(註一) 行政行為トハ行政法規(例ヘハ警察ノ如シ)ノ制定ト行政處分(例ヘハ許可、認可ノ類ナリ)ノ二ツヲ總稱ス

前述ノ如ク行政法ナルモノハ憲法、刑法ト云フカ如ク單一ナル法規ヲ指スモノニアラスシテ行政官廳カ法規ヲ制定シ及處分ヲ爲スニ就テノ準則トナルヘキ法規ヲ總稱スルモノニシテ其主要ナルモノハ大要左ノ如シ

- 一、違法ナル行政處分ニ對スル濟救法ヲ規定スル法規(行政裁判法、訴願法)
- 二、地方制度(府縣制、郡制、市町村制、北海道區制、沖繩縣區制及間切島規程等ナリ)
- 三、土地及水利ニ關スル諸法規(官有財產管理規則、官有地特別處分規則、官有地取扱規則、北海道

國有未開地處分法、陸地測量標條例、耕地整理法、土地利用法、水利組合條例水道條例、下水道法等)

- 四、交通ニ關スル諸法規(河川法、道路掃除法等)
- 五、警察ニ關スル諸法規(行政警察規則、行政執行法、豫戒令、治安警察法、遺失物法、質屋取締法、古物商取締法、銃砲火藥類取締法、石油取締法、電氣事業取締規則、狩獵法、流入紙製造取締規則、移民保護法、水難救護法、墓地及埋藏取締規則、消防組規則、感化法精神病看護法、等)
- 六、監獄ニ關スル法規(監獄法、陸軍監獄則、海軍監獄則等)
- 七、出版及印刷ニ關スル諸法規(新聞紙條例、出版法、著作權法等)
- 八、衛生ニ關スル諸法規(傳染病豫防法、海港檢疫法、種痘規則、醫師法、齒科醫師法、產婆規則、藥品營業并藥品取締規則、藥品巡視規則、阿片法、賣藥規則、汚物掃除法、獸疫豫防法等)
- 九、財政ニ關スル諸法規(會計法、作業會計法、物品會計規則、仕拂命令委任規程、預金規則保管金規則、供託法、金庫規則等)
- 一〇、稅法(地租條例、所得稅法、營業稅法、登錄稅法、酒造稅法、醬油稅法、煙草專賣法、印紙稅法、賣藥印紙稅規則、骨牌稅法、噸稅法、關稅法、直接國稅犯則者處分法、國稅徵收法地方稅規則等)
- 一一、貨幣ニ關スル法規(貨幣法、兌換銀行券條例、造幣規則等)

- 一二、軍事ニ關スル法規(戒嚴令、徵發令、徵兵令、軍機保護法等)
 - 一三、教育ニ關スル法規(地方學事通則、小學校令教科用圖書檢定規則等)
 - 一四、勸業ニ關スル法規(農會法、馬匹去勢法、種牡馬檢查法、肥料取締法、害蟲驅除豫防法、茶業組合規則、重要物產同業組合規則、產牛馬組合法、產業組合法、漁業法、度量衡法等)
 - 一五、森林ニ關スル法規(森林法、國有林野法等)
 - 一六、特許意匠及商標ニ關スル法規(特許法、意匠法、商標法等)
 - 一七、運輸ニ關スル法規(鐵道敷設法、船舶法、船員法、海上衝突豫防法、開港港則、航海獎勵法、造船獎勵法等)
 - 一八、通信ニ關スル法規(郵便法、電信法、軍用電信法、電話交換規則等)
- 行政ニ關スル法規ハ複雜多端ニシテ其規定スル事項ノ性質ニ從ヒ各々別異ノ効力ヲ有スト雖モ行政其モノノ本質カ行政官廳ト人民間ノ命令服從關係ナル結果トシテ行政ニ關スル諸法規ハミナ權力服從ノ關係ヲ規定ス隨テ前記ノ諸法規ハ總テ公法ノ範圍ニ屬スルモノナリ

第三款 帝國議會ニ關スル諸法規

帝國議會ニ關スル法規ノ主ナルモノハ議院法、貴族院令、衆議院議員選舉法ナリ
此等ノ諸法規ハ議會ノ組織、職務、其組成分子タル議員ノ選舉ニ關スル法規ニシテ直接間接ニ立法ニ

關係アリ而立法ハ法律ヲ制定スル手續ナレハ立法ニ關スル法規ハ其性質上公法ナリ

第四款 司法裁判ニ關スル諸法規

司法裁判ニ關スル法規ノ主ナルモノハ裁判所構成法、辯護士法、執達吏規則等ナリ
此等ノ諸法規ハ民事刑事ノ裁判ニ直接間接ノ關係アリ而テ民事刑事ノ裁判ハ訴ニ對スル威力アル國家ノ命令ニシテ之ニ從ハサルモノアレハ強制シテ其命令ヲ執行スル此ノ如ク裁判ハ國家ノ命令ナリ國家ノ命令タル裁判ヲ下シ及之ヲ執行スルタメニ制定シタル諸法規ハ公法ナリ

第五款 刑罰法規

刑罰法規ノ重ナルモノハ普通刑法、陸軍刑法、海軍刑法、警察規則(例、內務省令及各府縣ニ於テ警察犯ヲ規定スル法規ノ類)等ナリ
刑罰法規ハ國民ニ或行爲ヲ命シ若クハ或行爲ヲ禁シ此命令、禁止ニ違背セル者ニ刑罰ヲ加フルコトヲ規定スルモノナレハ刑罰法規ハ無論公法ナリ

第六款 訴訟法

訴訟法ハ刑事訴訟及民事訴訟法ノ二ツニ分ルト雖モ何レモ其性質助法ナリ助法トハ主法ヲ運用スルタメニ制定セル手續法ナリ而テ刑法(公法)ノ助法タル刑事訴訟法公法タルハ勿論民法商法(私法)ノ助

法タル民事訴訟法モ公法ナリ何トナレハ民事訴訟法ハ國家ノ命令ヲ宣言スル裁判所ト訴訟法當事者トノ關係即チ命令服從ノ關係ヲ規定スルモノナレハナリ

第四節 私法ノ意義

私法トハ人民相互及ヒ國家ト人民トノ間ニ於ケル平等ノ取引關係ヲ規定スル法規ニシテ其最モ重要ナルモノハ民法及ヒ商法ナリ

人民相互ノ間ニ於ケル平等ノ取引關係トハ民事上ノ契約若クハ日常取引ヲ爲スニ當リ双方ノ自由意思ヲ以テ隨意ニ適當ト信スル契約ヲ爲スカ如キヲ云フ例ヘハ日常吾人カ爲ス所ノ賣買契約ノ如シ之ヲ平等關係ト云フハ當事者双方カ自由ナル意思ヲ以テ相互ノ便宜ナリト信スル所ニ依テ契約ヲ爲スヲ云フ之ヲ權力服從ノ關係ニ基ク土地ノ收用若クハ軍事徵發ニ比スレハ其差異ノ著シキヲ見ル土地收用又ハ徵發ニ於テハ官廳ハ必要ナリト認ムル土地又ハ物件ヲ所有者ノ意思ニ反シテ取り上ケ適當ナリト認定スル代價ヲ支拂ヘハ所有權者ハ如何ニ反對スルモ其効ナク其所有物ハ收用又ハ徵發セラレ其權利ハ他人ニ移轉スルニ至ルナリ

國家ト人民トノ間ニ於ケル平等ナル取引關係トハ國家カ一人ノ資格ヲ以テ人民ト民事上若クハ商事上ノ取引ヲ爲スヲ云フ例ヘハ官廳ニ於テ薪炭、筆紙墨等ノ消耗品ヲ買入レ若クハ家屋建物等ノ建築契約ヲ爲スカ如シ此等ノ場合ニ消耗品ヲ官廳ニ上納シ又ハ建築請負ヲ爲ス者ヲ通常御用商人ト稱シ普通

ノ品物販賣人又ハ建築請負人ト異ナルカ如ク考フル者アレトモ法律上ノ性質ニ於テハ一私人ニ消耗品ヲ販賣シ又ハ一私人ノタメニ家屋建築ノ請負ヲ爲スト異ナラス唯相手方カ官廳タルノ差アルノミ故ニ販賣ノ契約ヲ爲シ建築ノ請負ヲ爲スニ當テハ物品ノ品質又ハ家屋ノ構造材料其他ノ仕拂並ニ其代價ニ付キ自由ニ之ヲ定ムルコトヲ得若シ官廳カ代價ノ支拂ヲ怠ル等ノコトアレハ契約履行又ハ損害賠償ノ訴ヲ爲シ得ヘキコト勿論ナリ

唯茲ニ疑トナルハ官廳カ一私人ノ資格ヲ以テ取引ヲ爲スト云フコトナリ「官廳ハ國家ノ政治ヲ行フ機關ニシテ公ノ性質ヲ有シ人民ニ對シ命令ヲ爲シ權力ヲ行フモノナリト雖モ又一私人同様ニ民事若クハ商事上ノ取引ヲ爲ス必要アルコト前述ノ如シ是レ國家ニ公ノ資格ト私ノ資格トノ二資格アルニ由ル國家ノ公ノ資格トハ權力服從ノ關係ニ立チ人民ニ對シ命令ヲ下シ權力ヲ行フ場合ニ於ケル資格ニシテ私人ノ資格トハ一個人ト同様、平等ノ關係ニ於テ民事上及ヒ商事上ノ取引行爲ヲ爲ス場合ニ於ケル資格ナリ此ノ如ク國家カ私ノ資格ヲ以テ取引ヲ爲ス場合ヲ國庫ト云フ我國ニテモ此語ヲ用ユ國庫ハ獨逸語ノヒスクスヲ翻譯シタルモノニシテ結局國家カ一私人ノ資格ヲ以テ取引ヲ爲ス場合ノ別名ナリ」此ノ如クニシテ國家ニ公ノ資格ト私ノ資格トノ二資格アリ隨テ國家ノ機關トシテ國家ノタメニ政務ヲ取扱フ行政官廳カ公ノ資格ヲ以テ命令ヲ下シ及ヒ權力ヲ行フ場合アルト共ニ私ノ資格ヲ以テ人民ト對等ノ取引ヲ爲スコトアル所以ナリ

第十一章 權利

第一節 權利ノ意義

權利ノ定義ハ古來學者ノ說ヲ異ニスル所ニシテ今猶ホ一定スルニ至ラス左ニ其最モ著名ナル學說二三ヲ掲ケム

一、意思主義ノ權利說 ハ人ノ意思ヲ以テ權利ノ本質ト爲スモノニシテ權利トハ人類ノ意思ノ力ナリト云フ故ニ例ヘハ吾人カ自己ノ住宅ニ對シ所有權ヲ有スル場合ニ他人カ其住宅ニ來リ之ヲ毀壞セントシ又ハ之ニ住居セントスルトキ自己ノ意思ヲ以テ之ヲ拒ミ猶ホ強テ妨害セントスルトキハ訴ヲ起シ裁判所ノ威力ヲ借リテ之ヲ退クルカヲ權利ト云フカ如シ

此說ハヘーゲル、サビニ、等有力ナル學者ノ唱ヘシ所ナルモ此說ニ對シテハ種々ノ批難アリ其最モ大ナル非難ハ「意思ナキ者ハ權利ヲ有スル能ハサルニ至ルコト」ナリ何トナレハ意思ヲ以テ要素ト爲スユエ此意思ナル要素ヲ缺クトキハ權利ヲ有スルコト能ハサレハナリ然ルニ人類ハ皆ナ悉ク意思ヲ有スル能ハス瘋癲白痴ノ輩ハ勿論五六歳以下ノ幼者ハ概テ意思ヲ有セス（意思トハ是非ヲ判斷シ正邪ヲ識別スル精神ノ作用ナリ）又法人ハ總テ意思ヲ有セス然ルニ現時文明國ニ於テハ法人（各種ノ商事會社即チ合名會社、合資會社、株式會社及市、町村、等ノ公法人）カ權利ヲ有シ財產ヲ所有スルコト

ハ法律ノ認ル所ナリ又狂人白痴ト雖モ權利ヲ有シ財產ヲ所有ス狂人ナルノ故ヲ以テ濫リニ之ヲ毆打創傷セハ犯罪トナルハ勿論民法上ノ不法行為ト爲リ損害賠償ノ訴ヲ受クルニ至ル又二三歳ノ兒童ハ勿論當歳ノ赤兒ト雖モ財產ヲ有スルコトアリ例ヘハ生後二三日ニシテ戸主タル其父カ死亡シ死亡ノタメ相續開始トナリ其子カ戸主トナリ亡父ノ財產ヲ相續シタル場合ノ如シ此赤兒ハ財產ヲ有シ戸主ト云フ權利其他財產ニ關スル所有權等ヲ有ス然ルニ乳汁ヲ吸食スル外何等ノ智慧ナキモノナレハ學者ノ所謂意思ナルモノナキハ勿論ナリ然ルニサビニ一派ノ唱ル意思主義ノ權利說ニ依レハ前述セシ意思能力ナキ赤兒、狂人、法人等ハ皆ナ權利ヲ有セサル結論ヲ生ス若シ此等ノ者ニ權利ナシトセハ立憲政體ノ基本ヲ壞リ社會ノ秩序ヲ紊亂スルニ至ル是レ此學說ノ世ニ容レラレサル所以ナリ

二、利益主義ノ權利說ハ、利益ヲ以テ權利ノ本質ト爲シ、權利トハ法律ニ依テ保護セラルル利益ナリテフ定義ヲ下セリ

此說ハ有名ナルイェリング氏ノ唱ヘシ所ニシテ一時歐洲ノ學者ヲ驚シタル名說ナリシモ之ニモ大ナル非難アリ此說ハ「法律ニ依テ保護セラルル利益ヲ以テ權利ト爲ス」ヲ以テ「法律ニ依テ保護セラルル利益ヲ有スル者ハ權利者ナリ」ト云フ結論ヲ生ス然ルニ法律ニ依テ保護セラルル利益ヲ有スル者ニシテ權利者タラサル者アリ例ヘハ吾人ハ道路法ノ規定ニ依テ自由ニ公道ヲ歩行スル利益ヲ有スルモ道路ヲ往來スル權利ナルモノナシ牛馬ハ牛馬保護法ニ依リテ人間ヨリ過度ニ使役セラレヌ若クハ虐待セラレサル利益ヲ有スルモ牛馬カ人間ニ對シテ使役時間ヲ制限セシムル權利ヲ有セサルカ如シ

利益主義ノ權利說ハ前述ノ如キ缺點アルニヨリ今日之ヲ贊成スルモノナク終ニ意思主義ノ概念ト利益主義ノ概念ヲ折衷シ之ニ近世ノ法理思想ヲ加味シタル新學說ヲ生スルニ至レリ」而テ此折衷說ハ學者ニ依リテ多少立言ノ方法ヲ異ニスルモ大體ノ概念ハ多數學者ノ一致スル所ナリ今多數學說ノ趣旨ヲ參酌取捨シ權利ノ定義ヲ作レハ左ノ如クナルヘシ

權利トハ法律ノ保護ニ依リテ利益ヲ主張シ得ル意思ノ力ナリ

- (1) 權利ハ法律ノ保護ニ依リテ生ス法律ナクシハ權利ナシ古來天賦人權說ヲ唱フルモノアリ「權利ハ人類カ生レナカラニシテ有スルモノナリ」ト此說、一時歐洲諸國ニ流行シ爲ニ英國兩度ノ革命ト爲リ次テ米國獨立ノ宣言トナリ又佛蘭西大革命ノ原因トナリシモ近世ノ進歩シタル國法學ノ原理ニ於テハ此ノ如キ法理ヲ認メス權利ハ總テ法律ノ規定ニ依テ生スト爲スニ至レリ、
- (2) 前記二說ノ如ク意思ノミヲ以テ權利ノ本質ト爲サス又利益ノミヲ以テ權利ノ本質ト爲サス意思ト利益ヲ併セ採テ共ニ之ヲ權利ノ本質ト爲シ前述セシカ如キ二說ニ對スル非難ヲ消除セリ其所謂利益トハ人類生活上ノ利益ナリ而テ人類ニハ公私二様ノ生活關係アリ公ノ生活關係トハ公法上ノ關係ニシテ公法上ノ關係トハ權力服從ノ關係ナリ故ニ公ノ生活關係ニ於ケル利益トハ權力服從ノ關係ニ於ケル利益ナリ此利益ヨリ發生スル權利ハ公法上ノ權利ニシテ即チ公權ナリ例ヘハ選舉權自由權等ノ如シ又私ノ生活關係トハ私法上ノ關係ニシテ私法上ノ關係トハ平等關係ニ於ケル取引關係ナリ故ニ平等關係ニ於ケル利益ハ私法上ノ利益ニシテ此利益ヨリ發生スル權

利ハ私權ニシテ吾人ノ有スル財産權、親族權、相續權等ハ其著例ナリ

(3) 權利ハ意思ノ力ナリ吾人カ法律ノ保護ニ依リテ各種ノ利益ヲ享有シツツアルハ直接又ハ間接ニ自己ノ自由意思ヲ以テ其利益ヲ主張シツツアルナリ故ニ例ヘハ自己ノ所有スル家屋ヲ自ラ使用シテ住居シ若クハ他人ニ賃貸シテ借料ヲ收メツツアル状態ハ其所有者カ間接ニ且ツ暗黙ニ其家屋ニ關スル財産上ノ利益ヲ主張シ居ルナリ故ニ若シ其家屋ヲ濫リニ使用セントシ若クハ賃借人カ借貸ヲ仕拂ハサルトキハ直ニ其濫リニ使用セントスル者ヲ追ヒ退ケ且損害賠償ヲ請求シ又ハ借貸不仕拂ノ賃借人ニ對シテハ延滞セル借貸ノ仕拂ヲ求メ且延滞セル日以後ノ損害賠償ヲ請求スルコトヲ得ヘシ此ノ如キハ家屋所有者カ直接且現實ニ其權利ヲ行使セルモノナリ」所有者カ直接且現實ニ利益ヲ主張シ居ル場合ハ權利活動ノ状態ニシテ間接且暗黙ニ利益ヲ主張シ居ル場合ハ權利ノ靜止セル状態ナリ權利靜止ノ状態ハ一見シテ意思ノ力ノ存在ヲ認メ難キモ之ヲ以テ此ノ場合ニ意思ノ力ヲ以テ利益ヲ主張スルモノニアラスト云フハ誤ナリ

第二節 權利ノ種類

權利ハ觀察スル方面ノ異ナルニ依リ種々ニ分類スルコトヲ得」此ノ如クニシテ生シタル權利ノ種類ノ重ナルモノ二三ヲ左ニ掲ク

第一款 公權ト私權

權利ヲ公權ト私權トニ分ツハ權利ノ分類中最モ普通ニシテ且ツ最モ必要ナルモノナリ前節ニ於テ略說セシ如ク權利ハ天賦自然ノモノニアラスシテ法ノ規定ニ依テ始メテ發生ス故ニ其權利ヲ發生セシムル法ノ公法ナルヤ私法ナルヤニ依テ權利ニ公私ノ區別ヲ生ス詳シク云ヘハ公法上ノ權利ハ公權ニシテ私法上ノ權利ハ私權ナリ

第一項 公權

公權トハ公法上ノ權利ナリ、而テ公法ハ權力服從ノ關係ヲ規定スル法規ナリ故ニ公權トハ權力服從ノ關係ヲ規定スル法規ニ依テ生スル權利ナリ具體的ニ云ヘハ參政權、憲法上ノ臣民ノ權利、國家ノ行爲ヲ要求スル權利ハ即チ公權ナリ

一、參政權ハ更ニ別レテ國家ノ機關トシテ行動スル權利及ヒ國家機關ノ編成ニ參與スル權利ノ二トナル

(1) 國家ノ機關トシテ行動スル權利トハ地方自治團體タル府、縣、郡、市、町、村ノ吏員(例、府縣參事會、郡參事會、市町村長ノ類)又ハ議員(府、縣、郡、市、町、村會議員ノ類)トシテ地方自治事務ヲ取扱フ權利ノ類ナリ

(2) 國家機關ノ編成ニ參與スル權利ノ主ナルモノハ參政權ニシテ更ニ之ヲ分說スレハ左ノ如シ
(イ) 衆議院議員ノ選舉權

(ロ) 地方自治團體タル府、縣、郡、市、町、村會議員ノ選舉權
 (ハ) 地方自治團體タル府、縣、郡、市、町、村ノ吏員ヲ選舉スル權

二、憲法上ノ臣民ノ權利トハ憲法第二章ニ於テ權利トシテ規定セラレタルモノニシテ更ニ之ヲ分説スレハ左ノ如シ

- (1) 官吏トナルノ權利
 - (2) 法律ニ規定セル裁判官ノ裁判ヲ受クル權利
 - (3) 家宅ノ安全ヲ保ツ權
 - (4) 信書ノ秘密ヲ侵サレサル權
 - (5) 所有權ノ不可侵權
 - (6) 自由權
- 自由權ハ更ニ左ノ七種ニ分ル
- (イ) 住居及移轉ノ自由權
 - (ロ) 身體ノ自由權
 - (ハ) 信教ノ自由權
 - (ニ) 言論著作印刷物發行ノ自由權
 - (ホ) 集會及ヒ結社ノ自由權

(ヘ) 請願ヲ爲ス自由權
 (ト) 營業ノ自由權

以上ニ列記スル公權ハ憲法上臣民ノ權利トシテ第二卷第四編第三章第四節第一款ニ詳説スルヲ以テ茲ニハ省略ス

三、國家ノ行爲ヲ要求スル權トハ行政官廳ニ向ツテ或種ノ保護ヲ要求スル權利ニシテ其主要ナル權利ハ左ノ如シ

- (1) 日本臣民カ外國滯在中、其在留國ノ官廳ヨリ迫害ヲ受ケルトキ(例ヘハ國際法上ニ謂フ所ノ復仇、報復ノタメ船舶ノ差押ヲ受ケ其他財産上ノ利益ヲ害セラレントシタルトキ近クハ辰丸カ清國厦門ノ海岸ニ於テ清國政府ノ官吏ニ差押ヘラレタルカ如シ)本國政府ニ向ツテ保護ヲ請求スル權
- (2) 行政官廳ノ不法處分ニ依リ利益ヲ害セラレタルトキ上級官廳ニ訴願ヲ爲シテ不法處分ノ取消、變更ヲ求ムル權

(3) 行政官廳ノ違法處分ニ依リ權利ヲ侵害セラレタルトキ其上級官廳若クハ行政裁判所ニ行政訴訟ヲ起シテ違法處分ノ取消若クハ變更ヲ求ムル權

訴願及行政訴訟ハ行政法ニ於テ詳説スルニ依リ茲ニハ詳シキ説明ヲ略ス
 公權ノ説明ヲ終ルニ臨ミ一言附加シテ説明セントスルモノハ舊刑法ニ謂フ所ノ公權ノ意義ト法ノ反射作用ハ權利ニ非サルコト是ナリ

舊刑法第三十一條ニ於テハ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ニハ當然ノ附加刑トシテ左記九種ノ公權ヲ剝奪スト明定セリ

- (1) 國民ノ特權
 - (2) 官吏トナルノ權
 - (3) 勳章年金、位記貴號恩給ヲ有スルノ權
 - (4) 外國ノ勳章ヲ佩用スル權
 - (5) 兵籍ニ入ルノ權
 - (6) 裁判所ニ於テ證人トナルノ權但シ單ニ事實ヲ陳述スルハ此限ニアラス
 - (7) 後見人トナルノ權但シ親屬ノ許可ヲ得テ子孫ノ爲ニスルハ此限ニアラス
 - (8) 分散者ノ管財人トナリ又ハ會社及ヒ共有財産ヲ管理スルノ權
 - (9) 學校長及ヒ教師學監トナルノ權
- (1) 國民ノ特權ハ參政權及ヒ前記二及ヒ三ノ特權ニ該當スト解釋スルコトヲ得ルニ依リ公權ナルコト明ナリ
- (2) 官吏トナルノ權モ憲法ノ規定ニ依リ公權ナルコト疑ナシ
- (3) 官立學校ノ校長、教師、學監ハ皆ナ官吏タレハ公權タルコト疑ナキト共ニ私立學校ノ校長、教師、學監トナルノ權ノ公權ニアラサルコト亦疑ナシ

(5) 兵籍ニ入ルノ權ハ公權ナリヤ將タ臣民ノ義務ナリヤニ付テハ今猶ホ學者間ニ爭アル所ニテ憲法第二十條ニ於テハ之ヲ臣民ノ義務ト明定スルニ拘ハラヌ公權ナリト云フ學說アリ予輩ハ此等ノ學說及刑法ノ規定ニ反シ之ヲ臣民ノ義務ナリト論定セン詳細ハ第二卷第四編第三章第四節第二款ニ於テ說明ス參照スヘシ

其他(3)(4)(6)(7)(8)ニ規定スル事項ハ前述セル公權ノ觀念ヨリ推論スレハ共ニ之ヲ公權ト稱ス可ラス蓋シ舊刑法ハ公法公權等ノ觀念ノ未タ充分發達セサル時代ニ制定セラレタル佛蘭西刑法ヲ模倣シテ規定シタルモノナレハ數十年ヲ經過セル今日ノ法理思想ニ於ケル公權ノ觀念ヲ以テ觀察スレハ其意義ニ大差異アル固ヨリ當然ノ事ナリ唯讀者ヲシテ文字ノ同シキタメ誤ナカラシメンタメ茲ニ之ヲ一言スルノミ

法ノ反射作用ヲ説明スル權利ハ法ノ附與スル所ノ力ナリト雖モ法ノ反射作用ハ權利ニ非ス法ノ反射作用トハ法ノ規定ニ於テ直接ニ或一定ノ事項ヲ規定シタル結果トシテ他ノ方面ニ間接ノ効力ヲ生スルヲ云フ例ヘハ行政法規ニ於テ官廳ノ執務時間ヲ定メタリトセンカ此規定ノ間接ノ効果トシテ人民ハ其時間内官廳ニ出頭シ願届其他ノ行爲ヲ爲スコトヲ得ルカ如シ執務時間内ニ願届ヲ爲シ得ルハ執務時間ヲ定メタル間接ノ結果ナレハ所謂反射作用ナリ隨テ權利ニアラス故ニ人民ハ執務時間中願届等ヲ受理セラレンコトヲ強テ要求スルヲ得ヌ官廳ノ側ヨリ觀察スレハ又執務時間中願届ヲ受理セザリシ結果ハ人民ノ公權ヲ侵害セシニアラス其職務ヲ怠リシニ過キサレハ官吏法上ノ懲戒處分ヲ受クルニ過キス隨テ

人民ニ對シ權利侵害ノ理由ニ依リ損害賠償ヲ爲スコトヲ要セサルナリ

第二項 私 權

私權トハ私法上ノ權利ナリ私法トハ個人相互間ニ於ケル平等關係ヲ規定スルモノナレハ私權トハ個人對等ノ關係ニ於ケル取引其他ノ行爲ヨリ發生スル權利ナリ之ヲ具體的ニ説明スレハ私權トハ財產權、名譽權、人格權、身分權ナリ

第一目 財產權

財產權トハ人格又ハ人身ト分離シ之ヲ處分スルコトヲ得ヘキ生活ノ資料ヲ目的トスル權利ナリ更ニ一層平タク云ヘハ(多少ノ非難ハ之レアルモ)金錢ニ見積ルコトヲ得ヘキ目的ヲ有スル權利ナリ財產權ハ更ニ之ヲ細別シテ三種トナス

(1) 物 權

物權トハ動產不動產ノ上ニ直接ニ行ハルル權利ニシテ總テノ人ニ對抗スルコトヲ得ル權利ナリ權利ノ行ハル範圍及ヒ其効力ノ行ハルル方面ノ異ナルヨリ區別スレハ更ニ分レテ左ノ十種トナル

(イ) 占有權 トハ占有ナル事實ニ伴フ權利ナリ
(ロ) 所有權 トハ法律命令ノ範圍内ニ於テ物ヲ自由ニ使用シ收益シ處分スルコトヲ得ル權利ニシテ物權中最モ完全ナル權利ナリ

(ハ) 地上權 トハ他人ノ所有地ノ上ニ於テ工作物又ハ竹木等ヲ所有スルタメニ其土地ヲ使用スル權利ナリ

(ニ) 永小作權 トハ小作料ヲ仕拂ヒ一定ノ年限間他人ノ土地ニ於テ耕作又ハ牧畜ヲ爲ス權利ナリ

(ホ) 地役權 トハ甲地ノ便益ノタメニ乙地ヲ使用スル權利ナリ

(ヘ) 留置權 トハ他人ノ物品ヲ占有スル者カ其物ニ關シテ生シタル債權ヲ有スルトキ其債權ノ辨濟ヲ受クルマテ其物ヲ留置スル權利ナリ

(ト) 先取得權 トハ民法、稅法等ノ規定ニ從ヒ債務者ノ財產ニ付キ他ノ債權者ニ先チテ自己ノ辨濟ヲ受クル權利ナリ

(チ) 質權 トハ債權ノ擔保トシテ債務者又ハ第三者ヨリ受取リタル物品ヲ占有シ居リ其物品ニ付キ他ノ債權者ニ先チテ自己ノ債權ノ辨濟ヲ受クル權利ナリ

(リ) 抵當權 トハ債務者又ハ第三者カ占有ヲ移サスシテ債權者ニ擔保ト爲シタル不動產ニ付キ他ノ債權者ニ先チテ自己ノ債權ノ辨濟ヲ受クル權利ナリ

(ヌ) 永代借地權 トハ外國人カ我政府ヨリ租借セル土地ニ對シテ有スル權利ニシテ所有權ト同様ノ取扱ヲ受クルモノナリ

(2) 債 權

債權トハ他人ノ行爲又ハ不行爲ヲ要求スル權利ニシテ其最モ著シキ例ハ金錢ノ貸主カ借主ニ對シテ返金ヲ請求スル權利ナリ更ニ之ヲ細別スレハ左記ノ五種トナル

(イ) 契約ニ基ク債權

契約ニ基ク債權トハ當事者カ自由ナル意思ヲ以テ取り結ヒテ生セシメシ權利ニシテ金錢貸借ヨリ生スル貸主ノ權利ノ如キハ債權ノ最モ普通ナルモノナリ

現行民法ノ規定ニ依レハ債權ヲ生スル契約ノ重ナルモノハ左ノ如シ

- (1) 賣買、(2) 交換、(3) 消費貸借、(4) 使用貸借、(5) 貸貸借、(6) 雇傭、(7) 請負、(8) 委任、(9) 寄託、(10) 組合、(11) 終身定期金契約、(12) 和解

(ロ) 事務管理ニ基ク債權

事務管理ニ基ク債權トハ管理者カ本人ノタメニ有益ナル費用ヲ出タシタルトキ本人ニ對シ之ヲ返還セシムル權利ナリ(民法第七百一條)

(ハ) 不當利得ニ基ク債權

不當利得トハ法律上ノ原因ナクシテ他人ノ財産又ハ勞務ニ依リ利益ヲ受ケ之レカタメ他人ニ損失ヲ及ホシタルヲ云フ此ノ如ク不當利得ニ依リテ損失ヲ受ケタル者カ不當利得ノタメ現ニ存スル利益ノ限度ニ於テ其利益ヲ返還セシムル權利ヲ不當利得ニ基ク債權ト云フ(民法第七百二條)

(ニ) 不法行爲ニ基ク債權

不法行爲ニ基ク債權トハ故意又ハ過失ニ因リテ他人ノ權利ヲ侵害シタルトキ損害ヲ受ケタル者カ其損害ノ賠償ヲ求ムル權利ナリ(民法第七百九條)

(ホ) 法律ノ規定ニ基ク債權

法律ノ規定ニ基ク債權ノ主ナルモノハ扶養ヲ請求スル權利ナリ

扶養ヲ請求スル權利トハ自己ノ資産又ハ勞務ニ依リテ生活スル能ハス又ハ自己ノ資産ニ依リテ教育ヲ受クル能ハサル者カ扶養義務者ニ對シ生活ノ費用又ハ教育費ヲ請求スル權利ナリ

扶養義務者ハ左ノ如シ(1) 戸主ハ家族ニ對スル扶養義務者ナリ(2) 夫婦ハ相互ニ扶養義務者ナリ(3) 直系血族間ニ於テ尊屬卑屬ハ相互ニ扶養義務者ナリ(4) 兄弟姉妹ハ相互ニ扶養義務者ナリ

(3) 智能權

智能權トハ學識技能ニ依リテ產出セル考按ノ上ニ有スル所ノ權利ニシテ特許權、意匠權ノ如キモノナリ

第二目 身分權

人類ハ家族關係(註一)又ハ親族關係(註二)ニ於テ各々特別ノ地位ヲ有ス(戸主タリ夫タリ、妻タリ家族タルノ地位ノ如シ)此地位ヲ主觀的ニ觀察スレハ各人ノ身分ナリ此身分ニ關スル權利カ茲ニ謂フ所ノ身分權ナリ例ヘハ親權、夫權、戸主權、扶養ヲ受クル權ノ如シ

(註一) 家族關係トハ戸主ト家族トノ關係又ハ家族ト家族トノ關係ナリ例ヘハ戸主カ家族ニ對シ扶養ヲ爲スノ關係又ハ家族カ婚姻

又ハ縁組ヲ爲スニ付テハ戸主ノ同意ヲ受クルコトヲ恐レ同意ヲ得シテ婚姻又ハ縁組ヲ爲シタルトキハ離婚セラレ又ハ復籍ヲ拒絶セラルルカ如シ(民法第七百五十條照)

(註二) 親族關係トハ親子、夫妻、兄弟姉妹等ノ關係ナリ例ヘハ子カ婚姻ヲ爲スニ父母ノ許可ヲ受クルカ如キ、親カ子ニ對シテ親權ヲ行フカ如キ、夫カ妻ノ行爲ヲ許可スルカ如キ(民法第十四條乃至第十八條參照)兄弟姉妹ノ間ニ扶養ノ義務アルカ如キ(民法第九百五十四條參照)是ナリ

第三目 人格權

人格權トハ人類ノ人格ト分離ス可ラサル權利ニシテ其主要ナルモノハ生命權、身體權、名譽權ナリ

生命權 トハ他人ノ不法ナル攻撃ニヨリ生命ヲ害セラレントスルトキ之ヲ防キ止メ其攻撃激烈ニシテ之ヲ防キ難キトキハ正當防衛權ヲ行使シテ攻撃者ヲ殺傷シ得ル所ノ權利ナリ(民法第七百二十條、舊刑法第三百十四條、新刑法第三十六條參照)

身體權 トハ他人ノ不法ナル行爲ニヨリ身體ノ自由ヲ奪ハレントシ(例ヘハ逮捕又ハ監禁セラレントスルカ如シ)又ハ身體ヲ傷害セラレントスルトキ之ヲ防カントスルモ到底害ヲ受クルヲ免レサルトキハ正當防衛權ヲ行ヒ得ル權利ナリ

名譽權 トハ他人ヨリ名譽ヲ毀損セラレサル權利ニシテ若シ之ヲ毀損スルモノアルトキハ之ニ對シ損害賠償ヲ求メ及ヒ新聞紙ニ謝罪文ヲ掲ケシムル等名譽ヲ回復スルニ相當ナル處分ヲ裁判所ニ請求スル權利ナリ(民法第七百二十三條參照)

以上ノ三權利ニ對シ裁判所ニ對シ損害賠償ノ訴ヲ爲シ得ルコトハ民法第七百十條ノ規定スル所ナリ

第二款 絕對權ト相對權

區別ノ標準ヲ異ニスルニ依リ學說ニ派ニ分ル

第一說 ハ權利ヲ主張シテ對抗スル人ノ特定セルト否トニ依リテ區別スルモノニシテ絕對權ハ世間一般ノ人ニ對シテ主張スルコトヲ得ル權利ニシテ相對權ハ特定マリタル人ニ對シ主張スルコトヲ得ル權利ナリト論ス

此說ニ依レハ統治權及私權ノ中、物權ハ絕對權ナリト爲ス何トナレハ此權利ハ世間一般ノ人ニ對シ何人ニ向ツテモ主張スルコトヲ得レハナリ」臣民ノ有スル公權及私權中ノ債權ノ如キハ相對權ナリ何トナレハ特定マリタル人(例ヘハ行政處分ヲ爲シタル官廳若クハ債務者ノ如キ)ニ對シテ主張スルコトヲ得ル權利ナレハナリ

此說ニ於テ「對絕對權ハ世間一般ノ人ニ對抗スル權利ナリ」ト云フハ「絕對權(假リニ物權ニ付テ云フ)ハ世間一般ノ人之ヲ侵害セサル義務ヲ負フ若シ之ヲ侵害セハ所有者ハ之ニ對シテ損害賠償等ノ訴ヲ起シ救済ヲ求ムルコトヲ得」ト云フ理論ニ基ク然モ世間一般ノ人カ侵害セサル消極義務ヲ負フハ物權ノミニ限ラス債權ニテモ同様ナリ故ニ若シ甲カ乙ニ對シテ有スル債權(假リニ貸金請求權トシテ)ヲ丙ナル者カ侵害シ辨濟ヲ受クルコト能ハサルニ至ラシメハ甲ハ丙ニ對シテ損害賠償ノ訴ヲ起シ得ルコト絕對權ノ一種タル物權ヲ侵害セシ場合ト異ナラス結局此學說ノ標準ヲ以テハ絕對權ト相對權

トヲ區別スルコト能ハス此ニ於テ第二說ヲ主張スルモノアルニ至レリ

第二說 ハ權利ノ目的ヲ區別ノ標準トスルモノニシテ權利ノ目的カ特定人ノ行為ナルトキハ (註一)之ヲ相對權トシ此以外ノ權利ハ總テ絕對權トス

(註一) 權利ノ目的カ特定人ノ行為ヲ目的トスト云フハ土地家屋ノ賃借人が借賃ヲ仕拂ヒ又ハ他人ノ名譽ヲ毀損シタル者カ被害者ニ對シテ損害ヲ賠償スルガ如キ恐アル債權關係ニ於テ債權者及債務者カ特定シ居リ其特定シタル債務者カ契約等ニ依リテ定マレル所ノ行為ヲ爲スヲ云フ

詳論 第一說ニ依ルモ第二說ニ依ルモ多クノ場合ニ於テ其結果ニ異ナル所ナシト雖モ第一說ハ區別ノ標準ヲ立ツルニ當リ權利ノ目的ト權利ノ對抗ヲ受クヘキ人トヲ混同シタルタメ理論上非難ヲ免レヌ之ニ反シ第二說ハ此ノ如キ非難ナシ

第三款 原權ト救濟權

原權トハ權利者カ平和ノ狀態ニ於テ當然有スル所ノ權利ナリ例ヘハ吾人カ家屋ヲ所有スル場合ニ其所有權者トシ法律上當然之ヲ賣却シ又ハ賃貸スルコトヲ得ルカ如シ救濟權トハ前述セシ原權カ他人ヨリ侵サレタルトキ裁判所ニ訴ヲ起シ損害賠償ヲ受ケ又ハ其他ノ保護ヲ受クル權利ナリ

第四款 主タル權ト從タル權

主タル權トハ他ノ權利ニ關係ナク獨立シテ存在シ又獨立シテ其効用ヲ現ハス權利ナリ例ヘハ債權及ヒ

物權中ノ所有權、永小作權、地上權、占有權等ノ如シ

從タル權利トハ他ノ權利ニ附屬シテ存在シ主ナル權利アルカ爲メニ其効用ヲ爲スモノナリ例ヘハ地役權ハ所有權ノ從タル權利ニシテ留置權、質權、先取特權、抵當權ハ債權ノ擔保ヲ爲スモノニシテ即チ債權ノ從タル權利ナリ

第三節 權利ノ主體

第一款 概論

前ニ說明セシ如ク權利ハ天賦自然ノモノニアラス法ノ認許ニ依テ始メテ發生ス從テ權利ノ持主即チ權利ノ主人(即チ權利ノ主體)タル資格モ亦法ノ認許ニ依テ生ス此權利ノ持主タル資格ヲ人格ト云フ人ハ生ナカラニシテ人格ヲ有セス國家カ之ヲ保護スルタメ國家ヲ組成スル一分子トシ(人ノ公ノ生活)及ヒ其生存目的(人ノ私生活)ヲ公認スルニ依リ茲ニ始メテ人格ヲ有ス人格ヲ有スル結果權利ヲ有スルニ至ルナリ近世ノ法制ニ於テ人類ハ生レナカラニシテ當然私權ヲ享有スルカ如キモ直接間接ニ法ニ於テ人格ノ享有ヲ認許セルニ基ク唯人格ヲ認許スル方法カ古代ノ如ク各人又ハ各階級(例ヘハ貴族、僧侶ト云フ類)ニ對シテ各別ニ人格ヲ認許スルコトナク概括的ニ即チ一般國民ニ對シ一時ニ人格ヲ認許スルノ差異アルノミ我民法第一條ニ於テ「私權ノ享有ハ出生ニ始マル」ト規定シ人類カ出產スレハ何等ノ手續ヲ經ス當然其時ヨリ私權ヲ享有ストナセリ故ニ哺乳以外ノ智識ナキ赤兒ト雖モ相續權ヲ有シ居リ

父死スレハ戸主トナリ又己ヲ害シ身體ヲ傷クルモノアレハ犯罪人トシテ之ヲ訴ヘ（勿論法定代理人ニヨリテ）及ヒ損害賠償ヲ請求スル權利ヲ有スル結果ヲ生ス古代存セシ所ノ奴隸ナルモノハ人類ナルモ國家ヨリ人格ヲ認許セサリシタメ權利ノ主體タルコトヲ能ハス從テ各種ノ權利ヲ有セサリシモノナリ但シ公權ハ今日ト雖モ當然之ヲ有スル能ハス一法ノ規定ニ依テ認許ス例ヘハ衆議員議員選舉權ハ(1)日本臣民タル男子ニシテ年齢滿二十五歳以上ノ者タルコト(2)選舉人名簿調製ノ期日ヨリ前滿一年以上其選舉區内ニ住所ヲ有シ仍ホ引繼キ住居スルコト(3)選舉人名簿調製ノ期日前滿一年以上土地租十圓以上又ハ滿二年以上土地租以外ノ直接國稅十圓以上ヲ納ムルコト等ノ要件ヲ備フル者ニ與ヘ其他ノ者ニハ認許セス其他ノ公權皆ナ之ヲ認許スルニ付テハ法ニ特別ノ資格條件ヲ提起セリ（前節第一款第一項公權ノ說明參照）是レ公權ハ私權ト異ナリ國家ノ政治ニ關係シ若クハ社會ノ公益ニ關係スルコト最モ重要ナルニ依リ其之ヲ認許スルコトヲ鄭重ニセシモノナリ

前述ノ如ク近世ノ法理ニ於テハ人類ハ必ラス人格ヲ有シ權利ヲ享有スル者ニアラス法ノ規定ニ依テ權利ヲ享有スルト共ニ人類ニアラサルモノニテモ法ノ規定ヲ以テ人格ヲ認許シ權利ノ主體タラシムルコトヲ得人類ニアラスシテ法ノ規定ニ依リ人格ヲ有シ權利ノ主體トナルモノヲ法人ト云フ故ニ法律上廣ク人ト云フトキハ自然人ト法人ヲ總稱スルモノト知ルヘシ

第二款 自然人

自然人トハ人類ノ出產シタル者ヲ云フ昔ハ人類ノ出產シタル者ニテモ畸形ノ度甚シク人類ヨリハ寧ロ獸類ニ似ルコト多キ者ハ人間トシテ取扱ハサリシカ近世ノ文明國ニ於テハ如何ニ獸類ニ似ルコト甚シキモ人類ノ出產シタル者ハ皆ナ之ヲ人類トセリ

然ラハ此人類が人類トシテ權利ノ主體タル時期如何ト云フニ胎兒が母體ヲ離レ獨立シテ呼吸シ得ル時カ人類ノ始期ニシテ死亡カ人類ノ終期ナリ唯例外トナルハ民法ノ規定ニ依リ失踪ノ宣告ヲ受ケタルトキハ生存中尙ホ死亡者ト看做サルルコト是ナリ（民法第二十條及第二十一條參照）

第三款 法人

法人トハ法ノ規定カ自然人ノ集合體又ハ財産ノ團體ニ對シテ人格ヲ認許シタルタメ人ノ集合體又ハ財産ノ團體カ人類同様、權利ヲ得、義務ヲ負ヒ財産上ノ關係ニ於テ人類同様ノ働キヲ爲スモノナリ法人ハ之ヲ觀察スル方法ノ異ナルニ依リ種種ノ區別ヲ生ス

第一 公法人ト私法人

- (1) 公法人トハ財産ニ關シ自然人ト同様ノ能力ヲ有スルト同時ニ國家政治事務ノ一部分ヲ擔任シ義務トシテ其事務ヲ行フ所ノ人格者ナリ
- 公法人ノ最モ著シキ者ハ國家、地方自治制ニ於ケル府、縣、郡、市、町、村ノ如キ又商業會議所等ノ公共組合ノ如キモノナリ

(2) 私法人トハ單ニ財産上ノ權能ノミヲ有スル法人ナリ
私法人ハ民法上ノ法人ト商法上ノ法人トノ二種ニ細別セラル

(甲) 民法上ノ私法人 トハ民法ノ規定ニ依ル法人ナリ

民法上ノ私法人ハ更ニ社團法人ト財團法人トニ分ル此區別ハ次項ニ於テ説明ス

(乙) 商法上ノ私法人 トハ合名會社、合資會社、株式會社、株式合資會社ナリ

第二 社團法人ト財團法人

此區別ハ法人ノ實質タル組織體ノ異ナルヨリ生スルモノナリ

社團法人 トハ或定マリタル目的ヲ有スル人ノ結合ニ依テ生スル組織體ナリ例ヘハ孤兒院又ハ學校

ヲ設立スルタメ數人カ相集リテ團結シ此團體ヲ基礎トシテ成立スル法人ノ如シ

財團法人 トハ或定マリタル目的ノタメニ使用スルタメ一人又ハ數人カ財産ヲ寄附シ其財産ノ聚合

體ヲ基礎トシテ成立スル法人ナリ例ヘハ神社、佛寺ノ維持ノタメ一人又ハ數人ノ信者若クハ檀徒

カ財産ヲ寄附シ其財産ノ聚合體ニ人格ヲ與ヘ社寺ノ維持ノタメニ或ハ義務ヲ負ハシメ若クハ權利

ヲ取得セシムルカ如キヲ云フ

第三 公益法人ト營利法人

此區別ハ社團法人ノ細別ニシテ法人設立ノ目的ニ依リテ立テタル分類ナリ

公益法人 トハ祭祀、宗教、慈善、學術、技藝等國民一般ノ利益トナルヘキ事項ヲ營ム目的ヲ以テ

設立スル法人ニシテ例ヘハ私立ノ學校、孤兒院等ヲ法人トスルトキハ皆ナ公益法人ナリ

營利法人 トハ財産上ノ利益ニ關スル事項ヲ目的トスル法人ナリ營利法人ハ更ニ別レテ商事ヲ目
的トスルモノト商事ヲ目的トセサルモノトノ二ニ分ル

(1) 商事ヲ目的トスル營利法人ハ商事會社ニシテ合名會社外三種ノ會社ナリ

(2) 商事ヲ目的トセサルモノハ民事上ノ社團法人ナリ

第四 内國法人ト外國法人

内國法人トハ内國ノ法律ニ從ヒ内國ニ於テ設立シタル法人ニシテ外國法人トハ外國ノ法律ニ從ヒ外
國ニ於テ成立シタル法人カ内國ニ支店ヲ設クルヲ云フ

内國法人ト外國法人トヲ區別スル實益ハ左ノ如シ

(1) 民事上ノ外國法人ハ我國ノ法律ニ於テ又ハ其法人ノ本國ト我國トノ間ニ於テ締結セシ條約ニ於
テ法人トシテ認許スルコトヲ明定シタル場合ニ非ラサレハ我國ニテハ法人トシテ取扱ハレヌ

(2) 商事上ノ外國法人ハ我國内ニ於テモ當然法人トシテ存在ス

(3) 外國法人ハ日本ニ於テ設立スル(即チ内國法人)同種ノ者ト同一ノ私權ヲ有スト雖モ其法人ノ本
國人カ日本ニ於テ有スルコトヲ得サル權利(例ヘハ土地所有權)ハ其法人モ亦之ヲ有スルコトヲ得
サルナリ

第四節 權利ノ客體

第一款 權利ノ客體ノ意義

本章第一節ニ於テ權利ノ意義ヲ説明シ第二節ニ於テ權利ノ種類ヲ説キ第三節ニ於テ權利ノ主體即チ權利ノ持主ノ説明ヲ試ミタルニ依リ茲ニ權利ノ客體即チ權利ヲ行フヘキ目的物ノ説明ヲ爲シ權利ニ關スル講義ヲ終了セントス。權利ノ客體トハ法律カ權利主體ニ利益ヲ認許シ權利主體ヲシテ自由ニ支配セシメ得ル所ノ目的物ナリ故ニ權利ノ客體ハ必ラス有形ノ物體ニ限ラス人ノ行爲ナルコトアリ財産權中物權ノ客體ハ有體物ナリ(例ヘハ家屋ノ所有權ハ家ト云フ有形ノ物ヲ目的トスルカ如シ)又債權ノ客體ハ人ノ行爲ナリ(例ヘハ貸金ノ債權ハ債務者ノ返金ト云フ行爲ヲ目的トスルカ如シ)身分權ノ客體ハ人ナルコトアリ(例ヘハ親カ子ヲ懲戒スル親權ノ目的物ハ子其人ナルカ如シ)又他人ノ行爲ナルコトアリ

此ノ如ク權利ノ客體ハ必ラス物ニアラス他人ノ行爲ナルコトアリ其他ノモノナルコトアリ隨テ吾人カ權利ヲ有スルヨリ生スル利益ハ物ヨリ生スル所ノモノノミニ限ラサルコト勿論ナレトモ法律上吾人カ有スル利益ノ大部分ハ直接又ハ間接ニ物ヲ目的トセサルハナシ故ニ物ニ關スル觀念ハ總テノ法律ニ亘リテ之ヲ明確ニスル必要アリ是レ次款以下ニ於テ物ノ觀念及ヒ物ノ種類ヲ詳述セントスル所以ナリ

第二款 物ノ觀念

物トハ形體ヲ有シ且ツ獨立ノ一體トシテ存在シ人類ノ支配ニ屬シ其需用ヲ充タシ得ヘキモノナリ故ニ左記四個ノ條件ヲ具フルモノハ之ヲ物ト云フ

- (1) 物ハ人類ノ視感又ハ觸感ニ依リテ感知シ得ラルル形體ヲ有セサル可ラス故ニ例ヘハ音響、香氣、暖氣、冷氣、電氣等ハ物ニアラス
- (2) 物ハ獨立シテ存在スルコトヲ要ス故ニ机ノ足ハ机ノ一部分ニシテ獨立シタル一體ニアラサレハ物ニアラス
- (3) 物ハ人類ノ生活上ノ用ヲ充タスコトヲ要ス生活上ノ用ヲ充タササルモノハ權利ノ目的トシテ研究スル必要ナク隨テ又法律上之ヲ説明スルノ必要ナキナリ
- (4) 物ハ人ノ支配シ得ヘキモノナルコトヲ要ス太陽、月、星ノ如キ之ヲ利用スレハ人世ノ利益ト爲ルコトアラント雖モ人力ヲ以テ自由ニ之ヲ支配スルコト能ハサル故(太陽ヨリ來ル熱、光線等ハ之ヲ利用シ及支配シ得ルト雖モ)之ヲ物ト稱シテ權利ノ目的物トスルコトヲ得ス

問題 電氣ハ物ナリヤ否ヤハ學者間ニ議論アル所ニシテ又近世之ヲ決スル必要數々發生セリ(橫濱市ニ於テ電線ヘ銅線ヲ接續シ之ヲ屋內ニ引キ入レ其端ニ球ヲ電裝置シ電燈同様ノ作用ヲ爲サシメタリ此ニ於テ電燈會社ハ電氣ノ竊盜ナリト爲シ其使用人ヲ竊盜トシテ告訴シタリ橫濱及ヒ東京ノ各裁判所ニ於テ此訴ヲ裁判スルニ當リ電氣ハ物ナルヤ否ヤニ付キ紛議ヲ生シタリ若シ電氣ヲ物ナリトセハ竊盜罪タルコト疑ナキモ物ニアラストセハ竊盜ト爲スコトヲ得ス何トナレハ竊盜罪ハ他人ノ物ヲ竊取スルニ

依リテ成リ立ツ犯罪ナレハナリ

獨逸ノ有名ナル碩學デルンブルヒ氏ハ電氣ヲ物ナリト論定セリ其理由ハ電氣ハ眼ヲ以テ其存在ヲ認ムルコト能ハサルモ光ヲ發シ動力ヲ發スル等吾人カ認ムルコトヲ得ル作用ヲ爲ス是レ電氣カ物タル所以ナリト然モ是レ物ト物ノカトヲ混同スル謬説ナリトシテ近時之ヲ贊成スル者少シ凡ソ物タルニハ前述セシ如ク形體ヲ有シ一定ノ空間ヲ占領シ人類ノ視覺及ヒ觸覺ニ依テ認メ得ヘキモノナラサル可ラス然ルニ若シ形體ヲ備ヘス單ニ作用ヲ爲スノミヲ以テ物ト爲セハ音響ハ人ノ耳底ニ感ヲ起サシムル故是レモ又物ナリト云ハサル可ラス然モ音響ヲ物ナリト論セシ人ハ未タ之アルヲ聞カス音響カ物ニアラサル以上ハ電氣モ亦之ヲ物ト云フヲ得ルサヘキナリ

第三款 物ノ種類

物ノ種類ニ付テハ古來種々ノ區別ヲ爲セシ學說アルモ現今ノ法制上必要ナキモノ(例ヘハ單一物ト集合物、可分物ト不可分物、消費物ト不消費物ノ區別ノ如シ)ハ總テ之ヲ省略シ現今ノ法律解釋上最モ必要ナル動産ト不動産ノ區別、主物ト從物トノ區別、特定物ト不特定物トノ區別、融通物ト不融通物トノ區別ノミヲ説明セム

第一項 動産ト不動産ノ區別

古來動産ト不動産トノ區別ヲ認メ來リシハ之ニ適用スヘキ法則ヲ異ニスルノ必要アルヲ以テナリ適用

スヘキ法則ヲ異ニスルタメ動産ト不動産トヲ區別スルハ今モ昔モ相同シト雖モ其適用スヘキ法則ヲ異ニスル理由ハ大ニ相異ナリ古代ニ於テハ不動産ヲ動産ヨリ貴重ナルモノト爲セシ故其適用スヘキ法則ヲ區別セシナリ詳ニ云ヘハ貴重ナル物ニハ鄭重緻密ナル法則ヲ適用シ貴重ナラサル物ニハ簡易ナル法則ヲ適用セント欲セシナリ之ニ反シ現今ニ於テハ動産ト不動産トハ其性質ヲ異ニスルニ各別ノ法則ヲ適用セントシ動産ト不動産トノ區別ヲ設クルモノナリ

動産 トハ其物本來ノ性質ヲ變セスシテ其物ノ力又ハ人ノ力ヲ以テ其居リ場所ヲ變更スルコトヲ得ル物ヲ云フ

以上ニ説明セシ性質上ノ動産ノ外法律ノ規定ニ依リ動産トナルモノアリ無記名債權是ナリ無記名債權トハ債權證書ニ債權者ノ氏名ヲ記載セサルモノヲ云フ故ニ無記名債權ハ本來權利ニシテ物ニアラス然ルニ動産ト不動産トノ區別ナリ故ニ若シ無記名債權ヲ物ナリト云フハ權利ヲ以テ物ノ一種ナリト云フト同シク理論上ニ於テハ穩當ナラス然モ前述セシ如ク無記名債權ハ必ラス證書ヲ以テ其權利ヲ證明セラレ而テ其證書ニハ債權者ノ氏名ナク所持人ハ常ニ債權者ト看做サレ自由ニ其權利ヲ行使スルコトヲ得、證書ハ債權ト一體ヲ爲シ有形ノ證書其モノカ權利ナリト云フモ殆ント不可ナキ有様ナリ而テ證書ハ動産ナルコト勿論ナルヲ以テ終ニ無記名債權ハ動産ナリト看做サルニ至レリ是レ民法第八十七條第三項ニ「無記名債權ハ之ヲ動産ト看做ス」ト規定セル所以ナリ

不動産 トハ其物本來ノ性質ヲ變セサレハ其居リ場所ヲ動スコト能ハサルモノナリ此意義ニ從ヘハ不

動産ハ土地ニ限リ其他ハ總テ動産ト爲ササル可ラス然モ土地以外ニ於テ尙ホ土地ト同様ニ不動産トシテ取扱フ必要アルモノアリ例ヘハ家屋建造物ノ如シ故ニ何レノ國ニ於テモ理論ニ拘ハラス土地以外ノ物ヲ土地ト同様ニ不動産ト爲ス獨逸民法ニ於テハ物ヲ區別シテ土地及ヒ動産ト爲シ土地ニ定着シタル物ハ土地ノ構成分子トシテ土地ト同様ニ取扱フコトト爲セリ然モ是レハ理論ニ據リシニ非ラズシテ慣習ニ基クモノナレハ他國ニ於テハ之ニ倣フ可ラス故ニ我民法ヲ制定スルニ當リテ多ク獨逸民法ヲ參酌シタルニ拘ハラズ其規定ハ採用セ第八十六條第一項ニ於テ「土地及其定着物ハ之ヲ不動産トス」ト規定シタリ定着物トハ土地ト別個獨立ノ存在ヲ有スルモ其用法ニ從ヒ土地ニ附着スルモノヲ云ヒ其著シキ例ハ地上ニ植エタル樹木、地中ニ埋伏スル鑛物又ハ地上ニ建設セル家屋ノ類ナリ

第二項 主物ト從物トノ區別

一物カ他物ニ附屬スルトキ(例ヘハ疊建具カ家ニ附屬スルカ如シ)ハ附屬シタル物ヲ(即チ前例ノ疊建具ヲ)從物ト云ヒ附屬セラレタル物ヲ主物ト云フ然モ一物カ他物ニ附屬スルトキハ常ニ之ヲ從物ト云フ能ハス附屬スルコトノ外猶ホ左ノ二條件ヲ備フルコトヲ要ス

- (1) 從物ハ主物ノ常用ニ供セララルコトヲ要ス故ニ臨時時計ノ鎖ヲ以テ羽織ノ紐ト爲スモ鎖ハ羽織ノ從物トナラス
- (2) 從物ハ主物ノ所有者ニ屬スルコトヲ要ス故ニ他人カ時計ノ鎖ヲ持チ來リテ自己ノ時計ニ附屬セ

シムルモ鎖ハ時計ノ從物トナラス

主物從物ヲ區別スル實益ハ民法第八十七條第二項ノ規定スル所ニシテ「從物ハ主物ノ處分ニ從フ」ニアリ故ニ例ヘハ主物タル時計ヲ賣却スレハ從物タル鎖モ當然買主ノ所有ニ歸シ主物ヲ賃貸スレハ從物モ賃借人之ヲ使用スルコトヲ得ルニ至ル等主物ニ對スル法律上ノ處分ハ常ニ當然其効力ヲ從物ニ及ボスニアリ

第三項 特定物ト不特定物トノ區別

特定物ト不特定物トノ區別ハ(動産不動産ノ區別ノ如ク)物ノ性質ニ依ル區別ニアラスシテ人ノ意思ニ依ル區別ナリ故ニ如何ナル物ニテモ特定物ト爲シ又ハ之ヲ不特定物ト爲スコトヲ得ヘシ
特定物 トハ契約ヲ爲スニ當リ此机又ハ彼ノ椅子ト特別ニ指シ定メタル物ナリ例ヘハ家屋ノ賣買ヲ爲スニ當リ其目的物ヲ指シ定ムルニ當リテ「何市何町何丁目何番地所在ノ二階建瓦葺居宅何十何坪何合」ト取り極メタルトキハ特定物ノ賣買ニシテ單ニ二階建瓦葺ノ居宅ヲ賣買スト約定シタルトキハ不特定物ノ賣買ナリ

不特定物 トハ契約ヲ爲スニ當リ當事者カ單ニ種類數量ノミヲ以テ指シ定メタル物ニシテ前段ノ後例ノ如シ又ハ米壹石ヲ賣買スト約シタル場合ノ如シ
特定物ト不特定トヲ區別スル實益ハ左ノ如シ

- (1) 特定ニ關スル物權ヲ設定シ又ハ移轉スルトキハ當事者カ其物權ヲ設定シ又ハ移轉セント云フ意思表示ヲ爲シタルノミニテ直ニ其効力ヲ發生ス例ヘハ何市何町何丁目何番地所在ノ二階建瓦葺住宅何十何坪何合ヲ賣買セントノ約束(即チ物權移轉ノ意思表示ナリ)ヲ爲シタルトキハ其約束ト同時ニ該家屋ニ對スル所有權ハ直ニ買主ニ移轉スルカ如シ(民法第七十六條參照)
- 之ニ反シテ不特定物ニ關スル物權ノ設定移轉ヲ目的トスル約束ヲ爲スモ其約束ノミニテハ其權利設定若クハ移轉ノ効力ヲ生セス後日其目的物ヲ特ニ指シ定メタルトキ始メテ權利ノ設定若クハ權利移轉ノ効力ヲ發生ス(民法第四百一條第二項參照)
- (2) 特定物カ債權ノ(例ヘハ賣買ノ)目的物ナルトキハ債務者ハ其物ノ引渡ヲ爲スマテ善良ナル管理者ノ注意ヲ以テ其物ヲ保護スル義務アリ然モ不特定物カ債權ノ目的物ナルトキハ此ノ如キ重要ナル注意ヲ爲スコトヲ要セス
- (3) 特定物ニ關スル物權ノ設定又ハ移轉ヲ以テ雙務契約ノ目的ト爲シタル場合(例ヘハ(1)ノ前段ノ賣買ノ如シ)其物カ天災、洪水、地震等ニテ滅失又ハ毀損シタルトキ其損失ハ債權者(前例ニ依レハ家屋ノ買主)ノ損失トナル併シ其目的物カ不特定物ナリシナラハ其損失ハ債務者(前例ニ依レハ家屋ノ賣主)ノ損失トナル(民法第五百三十四條參照)
- (4) 債務ノ履行ヲ爲ス(例ヘハ机ヲ賣買シタルトキハ其机ヲ引渡スカ如シ)ニ付キ當事者間ニ於テ引渡ヲ爲ス場所ヲ約定シタルトキハ其場所ニテ引渡ヲ爲スモ若シ其場所ヲ定メサリシトキハ特定物ノ引渡ナラハ(此机ト定メテ賣買セシトキ)賣買ノ際机カアリシ場所(例ヘハ古道具屋ノ店先)ニテ引渡セハヨロシ之ニ反シ不特定物(此ト机定メス單ニ机ト云ヒテ賣買セシ場合)ナラハ買主ノ住所マテ持チ行キテ引渡ササル可ラサス(民法第四百八十四條參照)

第四項 融通物ト不融通物ノ區別

融通物 トハ法律行爲(殊ニ賣買取引)ノ目的物ト爲シ得ルモノナリ

不融通物 トハ法律行爲ノ目的物ト爲スコトヲ得サルモノナリ

物ハ一般ニ融通物ナリ物ノ性質又ハ法律ノ規定ニ依リテ不融通物トナル不融通物ノ著シキモノハ左ノ如シ

- (1) 公共物
公共物トハ人類カ自由ニ使用シ得ルモノニシテ例ヘハ空氣、太陽ノ光線、海洋ノ如シ
- (2) 公用物
公用物トハ人類ノ勞働ニ依リテ作りタルモノニシテ法律又ハ命令ノ規定ニ依リ公衆ヲシテ自由ニ利用セシムル物ナリ例ヘハ道路、河川、港灣ノ如シ
- (3) 公有物
公有物トハ國家公共ノ目的ノタメ使用セラルルモノニシテ城砦、兵營、監獄等ノ如シ

或學者(殊ニ富井博士)ハ公用物及公有物ハ不融通物ニ非ラスト爲シ其理由トシテ左ノ如ク説明セリ
曰 公用物ト雖モ一私人ニ屬スル場合ノ外ハ國又ハ公共團體ノ所有ニ外ナラス唯公用ニ供セラレル
點ニ於テ公法ニ支配セラレ公法上適法ノ處分ニ依リテ其公用ヲ廢シタル後ニアラサレハ私法上之
ヲ以テ取引ノ目的ト爲シ又ハ其物ニ付キ強制執行ヲ爲スコトヲ得サルノミ云々

公法上適法ノ處分ニ依リ公用ヲ廢セラルル迄ハ私法上ニ於ケル賣買其他ノ取引ノ目的ト爲スコトヲ
得サルハ此等ノ物件カ不融通物タル所以ナリ故ニ舊民法ハ明文ヲ以テ公有物及不用物ヲ不融通物ト
爲セリ新民法ハ法典ノ體裁ヲ修飾スルタメ此等ノ規定ヲ刪除セリト雖モ不融通物ト認メサルカ爲メ
ニ刪除シタルニアラス法ノ精神ニ於テハ今尙ホ不融通物タルコト明白ナリトス

(4) 禁制物

禁制物トハ製造ヲ禁セラレタル物又ハ所持ヲ禁セラレタル物ニシテ一私人之ヲ所有スルコトヲ得ス
隨テ賣買交換ノ目的ト爲スコトヲ得サルモノヲ云フ例ヘハ偽造ノ文書又ハ偽造貨幣ノ如シ

(5) 世襲財產

華族ノ世襲財產ハ必ラス其家ニ傳フヘキモノニシテ他人ニ賣買讓與スルコトヲ得ス故ニ是レ又一種
ノ不融通物ナリ

(6) 屍體

人ノ屍體ハ賣買讓與シ其他取引ノ目的物トスルコトヲ許サス若シ屍體ヲ賣買讓與スルコトヲ許スト

キハ宗教上ノ信念ヲ害シ善良ナル風俗ヲモ傷害スルニ至レハナリ

第十二章 義務

第一節 義務ノ沿革

拉丁語ノオブリガシヲナル語ハ權利義務ノ關係ヲ示スモノナリ此關係ヲ權利ノ側ヨリ觀察スルトキハ
之ヲ債權ト云ヒ義務ノ側ヨリ觀察スルトキハ之ヲ債務ト云フ故ニ義務ハ權利ノ反面ニシテ畢竟權利義
務ノ關係ハ同一事物ノ表面ト裏面トノ關係ナリ例ヘハ茲ニ甲カ乙ニ金百圓ヲ貸シタリトセハ甲ト乙ト
ノ間ニ債權關係ヲ生シ甲ハ債權ヲ有シ(乙ヨリ金百圓ヲ返濟セシムル)乙ハ債務ヲ負フ即チ甲ノ有スル
モノハ權利ニシテ乙ノ負擔スル所ノモノハ義務ナリ故ニ權利アレハ其反面ニハ必ラス義務アリ隨テ權
利ノ説明ヲ爲ストキハ順序トシテ必ラス義務ノ説明ヲ爲ササル可ラス是レ前章ニ權利ノ説明ヲ爲セシ
引續キトシテ本章ヲ設ケ特ニ義務ノ説明ヲ爲ス所以ナリ

法律學發達ノ歴史ニ就テ考フルニ野蠻未開ノ時代ニ於テハ何レノ國ニテモ義務ナル觀念發達シ而テ後
權利ノ觀念發生ス是レ古代ニ於テハ唯國家對ニスル人民ノ服從義務アルノミニシテ權利ハ國家ニ對シ
テ之レナキノミナラス人民相互ノ間ニ於テモ認メラレサリシニ由ル古昔未開時代ノ法律ハ多ク人民ノ
義務ヲ規定スルノミニシテ人民ノ法上律ノ力即チ權利ヲ認メタルコト稀ナリ唯タ義務アル結果トシテ

其反面ニ權利ヲ認メラレタルニ過キサリキ
 故ニ此時代ニ於ケル法律ハ皆ナ義務ヲ主トシ法典中ノ各條ハ義務ヲ定ムルヲ以テ目的トシタリ之ヲ義務本位ノ法制ト云フ然ルニ社會ノ變遷ハ權利思想ノ發生ヲ促シ相互間ニ於テ私法上ノ權利ヲ主張スルニ至リシノミナラス國家主權者ニ對シテ公權アリト迄論スルニ至レリ此ニ於テ法律ハ皆ナ權利ヲ規定スルヲ以テ主トシ義務ヲ以テ客トシ法典中ノ條規ハ權利ノ側ヨリ之ヲ規定スルニ至レリ之ヲ權利本位ノ法制ト云フ例ヘハ我現行民法ノ如シ權利義務ノ關係ニ對シ權利ノ側ヨリ觀察シテ之ヲ債權ト云ヒ第三編ハ債權ト題スルニ至レリ(若シ舊民法ノ如ク義務本位ノ法制ナラハ權利義務ノ關係ハ常ニ義務ノ側ヨリ觀察シ債權ト云ハスシテ債務ト云フヲ通例トス)

第二節 義務ノ意義

權利ト義務トハオブリガシヲノ兩面ニシテ義務アルノ故ニ權利ハ權利タル價ヲ有ス故ニ權利ト義務トハ密接必至ノ關係アリ恰モ影ノ形ニ從フカ如シ
 學者ハ義務ヲ法鎖ト云フ法律ト云フ鎖ヲ以テ或人ノ身體ヲ束縛シタリト云フ形容語ニシテ法律上拘束力アルコトヲ云フ左ニ之ヲ分説セン

一、義務ハ拘束ナリ

拘束ニ積極的ノモノト消極的ノモノトノ二種アリ

積極的拘束 トハ義務者カ進ンテ或事ヲスヘキ拘束ヲ受クルヲ云フ例ヘハ金錢ヲ支拂フ義務ノ如シ
 義務者ハ進ンテ契約通りノ金額及利息ノ約定ノ期日ニ約定ノ場所マテ持參シテ之ヲ權利者ニ支拂ハサルヘカラス若シ此義務ヲ履行セサレハ權利者ハ裁判所ニ訴ヘ「約束ノ金額ヲ支拂フヘシ」トノ判決ヲ受ケ此判決確定後ハ執達吏ニ委任シ義務者ヨリ其金額ヲ取上ケシムルコトヲ得
 消極的拘束 トハ義務者カ權利者ト約束シタル事柄ヲ爲ス可ラサル拘束ヲ受クルヲ云フ例ヘハ三味線ノ師匠カ隣人ト夜中ハ決シテ三味線ヲ彈カスト契約シタル場合ノ如シ此場合ニ於テハ「夜中三味線ヲ彈カヌ」ト云フコトカ義務ノ履行トナルナリ若シ此義務ニ背テ夜中三味線ヲ彈ケハ權利者ハ裁判所ニ訴ヘ夜中三味線ヲ彈ク可ラス」ト云フ判決ヲ受ケ此判決確定後ハ執達吏ト同行シ三味線ヲ取リ上クルナリ其他適當ナル方法ヲ以テ夜中ハ三味線ノ彈カレヌ様取締ルコトヲ得

二、義務ハ法律ノ力ヲ以テ強制セラルル拘束ナリ

廣ク義務ト云ヘハ人類カ他人ニ對シテ或事ヲ爲シ若クハ或事ヲ爲ササルヘキコトヲ云フ此ノ如ク義務ヲ廣ク解セハ道德上ノ義務宗教上ノ義務、社交上ノ義務モ皆ナ所謂義務トナル然モ此ノ如キ義務ハ良心又ハ信仰ノ力ニ依リテ盡サルニ止マリ前述セシ如ク法律ノ威力ヲ以テ義務者ヲ強制シテ其義務ヲ盡サシムルモノニ非ラサレハ其効力薄弱ナリ故ニ通俗ニハ道德上ノ義務、宗教上ノ義務、社交上ノ義務モ皆ナ之ヲ義務ト總稱スルモ法律上ノ意義ニアラス法律上ノ義務ハ最モ狹義ニシテ法律ノ力ヲ以テ強制セラルル所ノ拘束ノミヲ指シテ義務ト稱ス

三、義務ヲ拘束ナリト云フハ義務履行以前ノ状態ヲ視タルモノニシテ義務不履行以後ノ状態ヨリ視レハ義務ハ一種ノ制裁ト變化スルニテ於テ制裁ノ意義ヲ説明ス

第十三章 制裁

第一節 總論

廣ク制裁ト云フトキハ法ニ背ク者ニ加フル惡報ナリ法アレハ制裁必ラス之ニ伴フ若シ制裁ナキ法アラシカ其法ハ威信ナク一人モ之ヲ守ル者ナキニ至ル可シ法ト稱スルモノニハ有形無形ノ區別アリ若クハ直接間接ノ差異アルモ必ラス制裁ナルモノアリテ之ニ伴フ故ニ道德ノ訓ニハ道德上ノ制裁アリ宗教ノ戒ニハ宗教上ノ制裁アリ道德上ノ制裁トハ德ニ背キ義ヲ忘レシ行アリシタメ朋友知人ヨリ絶交セラシルカ如キヲ云フ又宗教上ノ制裁トハ宗旨教理ニ違背シ慈悲善言ノ心ナキタメ死後、極樂往生ヲ遂クル能ハス地獄ノ苦痛ヲ受ケシメラルト云フカ如キモノナリ法律學上ニ謂フ所ノ制裁ハ最モ狹義ニシテ國法ノ命令若クハ禁止ニ背キシ者ヲ懲ラシメ同時ニ他人ヲ戒ムルタメ違背者ニ加フル惡報ナリ惡報ノ種類ハ違背セシ國法ノ種類ニ從ツテ異ナリ次節ニ於テ惡報ノ種類ヲ説明セム

第二節 制裁ノ種類

制裁ヲ大別シテ行政法上ノ制裁、刑罰法上ノ制裁、民商法上ノ制裁ノ三種ト爲ス

第一 行政法上ノ制裁

行政法上ノ制裁ハ行政法規ニ違反セシ人民ニ加フル制裁ト行政執行ノ任ニ當ル官廳若クハ官吏ニ加フル制裁トノ三種ニ細別セラル

- (1) 行政法規ニ違反セシ人ニ加フル制裁トハ國家ノ機關トシテ働ク所ノ官公吏カ違法不當ノ行爲ヲ爲シタルトキ又ハ官吏服務規律ニ違反セシトキ加フル制裁ナリ
- (2) 官公吏カ違法若クハ不當ノ處分ヲ爲シタルトキ上級ノ監督官廳又ハ行政裁判所カ行政訴願若クハ行政訴訟ノ受理官廳トシテ違法若クハ不當ナル處分ノ取消若クハ變更ヲ命スルヲ云フ
- (3) 官公吏カ服務規律ニ違反シタルトキニ加フル制裁トハ官公吏カ忠實ノ義務、品位ヲ保ツ義務、服從ノ義務、秘密ヲ守ルノ義務ヲ盡ササルトキ加フル所ノ懲戒處分ニシテ譴責、罰金、轉職、免職等ナリ

服務規律違反ノ制裁ハ官規ヲ振肅シ其職務ニ忠實ナラシムルタメ加フル所ノ制裁ナレハ刑事上ノ制裁タル刑罰及ヒ民事上ノ制裁タル損害賠償トハ大ニ其趣ヲ異ニスルモノナリ然モ服務規律違反ノ行爲カ他方ニ於テ刑事法又ハ民法商法ノ違反トナリ懲戒處分ト同時ニ刑罰又ハ損害賠償ノ訴等ヲ受クル場合アリ

第二 刑罰法上ノ制裁

刑事法上ノ制裁トハ刑法其他ノ刑罰法規ニ違反シタル者即チ犯罪人ニ對シ加フル所ノ苦痛ナリ
 犯罪人ニ加フル所ノ苦痛ハ所謂刑罰ニシテ刑罰ノ種類ハ數多ナリト雖モ要スルニ古代ノ刑罰ハ殘酷
 ニシテ其數多カリシモ近時文明國ノ刑罰ハ寛大ニシテ且其數少クナレリ我刑法ヲ始メ現時文明國ニ
 於テ採用スル刑罰ヲ掲クレハ生命刑、名譽刑、自由刑、財産刑ノ三種ニ止マル生命刑トハ死刑ノ事
 ニテ名譽刑トハ舊刑法ニアル剝奪公權ノ如ク名譽ヲ有スル權利ヲ奪フ刑罰ナリ自由刑トハ自由ヲ奪
 フ刑ニシテ徒刑、流刑、懲役、禁獄、禁錮拘留等ノ刑ナリ財産刑トハ罰金科料、沒收等ナリ
 此制裁ヲ加フル手續ハ刑事訴訟法ノ規定スル所ニシテ其要ヲ摘ンテ略言スレハ檢事カ管轄裁判所ニ
 訴ヲ起シ訴ヲ受ケタル裁判所ニ於テ原告官タル檢事ト被告人及其辯護人トノ辯論ヲ聽キ判決ヲ以テ
 刑罰ヲ言渡スモノニシテ其判決ノ確定シタルトキ職權アル官吏(檢事、監獄ノ官吏等)ヲシテ之ヲ執
 行セシム

第三 民事上ノ制裁

民事上ノ制裁トハ民法商法等ニ違反シ私權ヲ侵害シタル者ニ對シ被害者ノ請求ニ依リテ加フル所ノ
 惡報ナリ
 此惡報ヲ加フル方法ハ義務ノ強制履行、損害賠償、權利回復、行爲ノ不成立、行爲ノ無効等ヲ判決
 ヲ以テ言渡シ其確定ヲ待テ之ヲ強制シテ執行スルナリ
 義務ノ強制履行 トハ義務者カ法律命令若クハ契約ニ依リテ定マリタル所ノ義務ヲ履行セサルトキ

裁判所ニ訴ヘ其義務ヲ履行スヘシトノ判決ヲ受ケ確定ノ後、國家ノ機關(多クハ執達吏)ヲシテ強
 制シテ履行セシムルナリ例ヘハ借金ヲ支拂ハサルトキ「負債金額何圓ヲ支拂フヘシ」トノ判決ヲ受
 ケ判決確定後、執達吏ニ委託シ債務者ノ所持スル金錢ヲ取り上ケシムルカ如キヲ云フ
 損害賠償 トハ故意又ハ過失ニ依リ他人ノ權利ヲ侵害シテ損害ヲ生セシメタルトキ或ハ義務者カ契
 約ヲ履行セサルタメ權利者カ損害ヲ受ケタルトキ其損害ヲ賠償セシムルヲ云フ
 權利回復 トハ加害者カ法律ニ違反シテ被害者ノ權利ヲ奪ヒ去リタルトキ被害者カ裁判所ニ訴ヘ權
 利回復ノ判決ヲ受テ以テ一旦奪ヒ去ラレタル權利ヲ取り戻スヲ云フ例ヘハ机ノ占有者カ不法ナル
 友人ヨリ其占有ヲ奪ハレシトキ民法第二百條ノ規定ニ依リ占有回收ノ訴ヲ起シ其机ノ返還并ニ其
 机ノナカリシタメ受ケシ損害(他ヨリ机ヲ借リタル借賃ノ如シ)ヲ要求スルカ如シ
 行爲ノ不成立 トハ相手方ノ詐欺、強迫等ニ依リ法律行爲(例、賣買、契約ノ締結)ヲ爲シタルトキ被
 害者カ裁判所ニ訴ヲ起シ其法律行爲ヲ取消シ其行爲ハ始メヨリ成立セシモノニアラストノ判決ヲ
 受クルヲ云フ
 行爲ノ無効 トハ法律行爲(例、賣買契約ノ締結)ヲ爲セシモ其目的物ヲ誤マリ(銀時計ナリトシテ賣
 買セシニニツケル製ノ時計ナリシ場合ノ如シ)タルタメ此賣買契約ハ無効ナリト主張シ賣主若

シ此主張ヲ承諾セサレハ裁判所ニ訴ヘ「該時計賣買契約ハ無効ナリ」トノ判決ヲ受クルヲ云フ
 此惡報ヲ加フル手續ハ被害者カ特ニ民事裁判所ニ訴ヲ起シ又ハ既ニ加害者ニ對シテ公訴ノ起リ居

ルトキ附帶ノ私訴ヲ起シ民事訴訟法ノ手續ニ依リ裁判所ノ判決ヲ受ケ此判決確定後、國家ノ執行機關(殊ニ執達吏)ニ委託シテ判決通り強制シテ執行セシムルニアリ

第三節 制裁ヲ加フル方法

第一款 總說

古昔法律制度ノ完備セサリシ時代ニハ各人各、自己ノ腕力ニ依リテ自己ノ危害ヲ防キ又自己ノ腕力ヲ以テ損害ヲ回復スルコトヲ許シタリ然モ斯クテハ腕力強キ者ハ損害以上ノ制裁ヲ加ヘ腕力弱キ者ハ些少ノ制裁ヲモ加フルコト能ハサル不都合アリ終ニ安寧秩序ヲ保ツ能ハサルニ至レリ
此ニ於テ制裁ハ總テ國家ノ權力ヲ以テ加フルコトト爲シ同時ニ法規ヲ以テ制裁ノ種類、制裁ヲ加フル手續ヲ規定スルニ至レリ(制裁ノ種類ハ行政法、刑法、民法トニ依リテ異ナルコト前述セシ所ノ如シ又制裁ヲ加フル手續ハ民事訴訟法、刑事訴訟法、行政裁判法等ニ於テ規定セリ)此ノ如クニシテ制裁ハ國家ノ機關ヲシテ之ヲ加ヘシムルコトト爲スニ至リシユニ損害ヲ受ケタル者等カ加害者ニ制裁ヲ加ヘシメントスルトキ制裁ヲ加フル職權アル官廳ニ申出テ其官廳ヲシテ法規ニ從ヒ制裁ヲ加ヘシムルヲ原則トス此原則ノ例外トナルハ正當防衛ナリ

第二款 正當防衛ノ意義

正當防衛トハ他人ヨリ身體、生命、財産等ニ對シ重大ナル害ヲ受ケントスルトキ加害急迫ニシテ到底官廳ノ保護ヲ待ツニ由ナキトキハ害ヲ受ケントスル者ニ自ラ腕力ヲ振ツテ其害ヲ防クコトヲ許シ防禦ノタメ加害者又ハ其他ノ人ニ損害ヲ加フルモ刑罰又ハ損害賠償ヲ受ケシメサルヲ云フ

第三款 正當防衛ノ種類

正當防衛ニハ民事上ノモノト刑事上ノモノトノ二種アリ

一、民事上ノ正當防衛

民事上ノ正當防衛トハ民法第七百二十條ノ規定スル所ニシテ甲カ故意若クハ過失ニ依リ乙、又ハ丙ノ權利ヲ侵害シ損害ヲ生セシメントスルトキ警察官署等ニ訴ヘ出テ其保護ヲ受クル暇ナキトキ乙ハ自己ノタメニ又ハ丙ノタメニ自己ノ腕力ヲ以テ其害ノ發生ヲ防クコトヲ得此防禦ノタメ甲ノ身體財産ヲ害シ又ハ其他ノ人ノ身體財産ヲ害スルモ刑罰又ハ損害賠償ノ訴ヲ受ケシメサルヲ云フ

二、刑事上ノ正當防衛

刑事上ノ正當防衛ニハ二種アリ左ノ如シ

(1) 身體生命ニ關スル正當防衛

身體生命ニ關スル正當防衛トハ他人ノ犯罪(例、己ヲ殺害セントシ又ハ己ヲ傷害セントスルノ類)ニ依リ自己ノ生命ヲ損シ若クハ身體ヲ毀傷セラレントスルニ當リ警察官廳等ニ願出テ其保護ヲ受

クル邊ナキトキハ自ラ腕力ヲ振ツテ其暴行ヲ防クコトヲ得、其防禦ノタメ反ツテ暴行人ヲ殺シ又ハ傷クルモ刑法上ノ犯罪トナラサルヲ云フ
他人ノ爲メニスル正當防衛モ無罪ナリ例ヘハ甲カ乙ヲ殺サントシ其害急迫ニシテ他ニ之ヲ防止スル手段ナキトキハ無關係ナル丙進ンテ之ヲ防禦スルコトヲ得、此防禦ノタメ甲ヲ殺シ又ハ傷害スルモ犯罪トナラサルナリ

(2) 財産ニ關スル正當防衛

財産ニ關スル正當防衛トハ左記四個ノ場合ニ於テ官廳ノ保護ヲ受クル邊ナク其害ヲ防止セント欲シ止ムヲ得スシテ暴行人ヲ殺シ又ハ其身體ヲ傷害スルモ罪トナラサルヲ云フ

(イ) 自己ノ財産(家屋其他ノ所有物)ニ火ヲ付ケ之ヲ燒毀セントシ其他財産ヲ毀壞セントスル者アルトキ之ヲ防止セントセシトキ

(ロ) 強盜、竊盜ヲ防カントシ又ハ一旦盜賊ニ奪ヒ取ラレシ自己ノ所有物ヲ取り還サントセシトキ

(ハ) 夜中、正當ノ事由ナクシテ自己ノ住居スル邸宅ニ忍ヒ入ラントスル者ヲ防キ止メントセシトキ

(ニ) 夜中、正當ノ事由ナク門戸牆壁ヲ飛ヒ越ヘ又ハ門戸牆壁ヲ損壞セントスル者ヲ防キ止メントセシトキ

第二卷 憲法之部

緒論

第一章 憲法研究ノ必要

立憲政治トハ憲法ニ依テ國ノ政治ヲ行フヲ云フ故ニ苟モ立憲政治ノ治下ニアル國民ハ立憲政治ヲフコトヲ口ニスルト共ニ憲法ノ眞意ヲ審ニセサル可ラス憲法ノ眞意ヲ審ニセスシテ立憲政治ノ國民タルコト宛モ船舶ノ性質ヲ知ラスシテ水上生活ヲ營ムカ如ク先ツ身體ノ健康ヲ害シ其他諸般ノ利益ヲ損失セサル者尠シ是レ茲ニ憲法ノ意義ヲ通俗的ニ説明シ我同胞國民ヲシテ立憲政治ノ利益ヲ收メシメントスル所以ナリ我國古來憲法ノ文字アリ史家ノ所謂「聖德太子憲法十七條ヲ定ム云々」ハ最モ其著シキモノナリ然トモ如此ハ今日立憲政體ニ所謂憲法トハ大ニ其性質ヲ異ニス今日吾人ノ唱導スル所ハ英語ノコンスチ、チューションノ譯語ニシテ維新後歐米諸國ヨリ輸入シタル新思想ナリ

第二章 憲法ノ意義

憲法トハ主權者(我國ニテハ天皇)カ其國ノ政治ヲ行フニ付キテ遵守スヘキ根本的ノ法規ニシテ國權ノ作用ニ關スル大法ナリ

(註) 國權トハ國家ノ有スル權力ト云フ意ナリ

第三章 憲法ノ種類

- (一) 形式的憲法、實質的憲法
形式的憲法 トハ憲法ト云フ名稱ヲ以テ發布セラレタル法規ニシテ日本及伊太利、西班牙ノ憲法等是ナリ
實質的憲法 トハ憲法ト云フ名稱ヲ以テ發布セラレサルモ其實體カ前掲憲法ノ意義ニ適合セル法規ヲ云フ
- (二) 成文憲法、不成文憲法
成文憲法 トハ殊ニ法規ヲ制定發布シテ有形的ニ定メラレタル憲法ニシテ日本帝國ノ憲法ノ如キ又北米合衆國ノ憲法ノ如キモノナリ
不成文憲法 トハ有形ノ法規ヲ以テ憲法ヲ定メス慣習等ニヨリ其効力範圍等ノ定マレル憲法ニシテ英國憲法ノ如キ其著例ナリ
- (三) 欽定憲法、協定憲法
欽定憲法 トハ君主國ニ於テ君主カ單獨ノ意思ヲ以テ定メタル所ノ憲法ニシテ我日本帝國憲法ノ如キモノ是ナリ
協定憲法 トハ君主ト國民ノ代表者トノ合意ニ依リテ定メラレタルモノ又ハ國民ノ代表者カ相會合

テ定メタル所ノモノニシテ英國憲法史上ニ著シキマダナ、カアタノ如キ是ナリ

第四章 日本憲法制定ノ沿革

頃ハ慶應三年十二月十日王政復古ノ大詔煥發セララルヤ三百年來我帝國ヲ支配シ來リシ徳川幕府ノ政權禁裏ニ還リ國家統治ノ大權一ニ天皇ニ歸スルニ至レリ次テ明治元年三月十四日天皇紫宸殿ニ出御シ公卿百官ヲ率キ天神地祇ヲ祭リ左記五個條ノ大綱ヲ定メ以テ神明ニ誓ヒ廣ク民庶ニ告ケ給ヘリ今日一般ニ五個條ノ御誓文ト稱スルモノニシテ我帝國憲法ハ實ニ茲ニ發芽ス

- 一、廣ク會議ヲ起シ萬機公論ニ決スヘシ
- 一、上下心ヲ一ニシ盛ニ經論ヲ行フヘシ
- 一、官民一途庶民ニ至ルマテ各其意志ヲ遂ケ人心ヲシテ倦マサラシムルコトヲ要ス
- 一、舊來ノ陋習ヲ破リ天地ノ公道ニ基クヘシ
- 一、智識ヲ世界ニ求メ大ニ皇基ヲ振起スヘシ

明治五年四月朝廷左院ニ令シ憲法及會議規則ヲ草シ國會ヲ開カントス紛議百出終ニ其目的ヲ果サスシテ止ミヌ同七年五月二日詔シテ各府縣長官ヲ召集シ衆庶ニ代リテ律令ヲ議セシメントシ議院憲法及ヒ規則ヲ頒布ス

同九年九月六日元老院ニ勅シ我國體ニ基キ廣ク海外各國ノ法典ヲ參酌シ以テ憲法ヲ起草セシム爾後朝

廷、立憲政體確立ノ準備トシテ銳意憲法ノ制定ヲ勉メタリ加之明治十一年以後ニ至リテハ民權自由ノ論、日ヲ追フテ盛トナリ國會ヲ開キ憲政ヲ布クノ論轟然トシテ一世ヲ風靡スルニ至レリ於此乎十五年三月參議伊藤博文等勅ヲ奉シテ歐洲ニ趣キ各文明國ノ憲法ヲ比較研究シ十六年九月歸朝スルニ及ヒ參事院内ニ憲法取調所ヲ置キ又二十一年四月宮中ニ樞密院ヲ設ケ憲法及其附屬法律ヲ審議セシメ終ニ

廿二年二月十一日紀元節ノ佳辰ヲトシ天皇宮中ニ出御シ皇族華族各大臣以下勅奏任官地方長官、府縣會議長ヲ參列セシメ大日本帝國憲法發布式ヲ舉行サセ給ヘリ是レ現行ノ帝國憲法ニシテ本編ニ於テ研究セントスル所ノモノナリ

第五章 憲法研究ノ順序

憲法ハ前述ノ如ク國家ノ政治ヲ行フ根本法ナリ故ニ本編ニ於テハ之レカ研究法トシテ先ツ國家ノ意義ヲ定メ次ニ如何ナル人カ政治ヲ行フカ即チ統治（註一）ノ主體ヲ論定シ第三如何ナル機關ニ依テ國政ヲ施行スルカ（即チ統治ノ機關）ヲ説明シ第四統治ノ範圍如何ヲ研究シ終ニ統治權ノ作用ヲ論述スルノ順序ヲ取ラントス

（註一）統治トハ統轄政治ノ節略語ニシテ主權者國家ヲ統轄シテ之ヲ治ムル働ナリ

本論

第一編 國家

第一章 總論

國家ノ定義ハ歷史家ノ觀ル所ト文學者ノ觀ル所ト將タ法律家ノ觀ル所トハ各々其趣ヲ異ニス宛モ月ハ唯一ナルモ之ヲ觀ル場所ノ異ナルニ從ヒ湖上月、社頭ノ月、山上ノ月等ト其趣ヲ異ニスルカ如シ本論ニ所謂國家ハ專ラ法律學上ニ於ケル國家ナルコト勿論ナリ

國家ノ成立ハ本來歷史的ノ事實ナリ而テ此事實ハ人類ノ社交性ト物界進化ノ聯合シタル結果ニシテ之レカ研究ハ法律學ノ範圍外ニ屬スルニ依リ茲ニハ現實スル國家ニ對スル法律學上ノ定義ヲ示サントス 國家トハ一定ノ領土ノ上ニ生存スル人類カ最高ノ權力ヲ有スル統治者ニ服從スル狀態ナリ

（一） 國家ノ成立スルニハ一定ノ領土（註二）ヲ要ス 古代遊牧ノ民カ國家ヲ組成シ水草ヲ趁フテ轉々移住セシ時代ニハ地面ヲ限定シテ自國ノ領土ト爲ス必要ナカリシカ人類ノ繁榮ニ伴ヒ地球ノ面積殆ソト各國ノ占有スル所ト爲リシ時代ニ到テハ各國各々特ニ區劃セラレタル領域ヲ有スルニ非サレハ統治權ノ行使圓滿ナル能サルニ至リ茲ニ始メテ一定ノ領土ヲ國家成立ノ基礎トナスニ至レリ

(註一) 一定ノ領土トハ一國ノ統治權カ行ハルル地理的範圍ナリ

(二) 國家ノ成立スルニハ一定ノ人民ヲ要ス國家ハ人類共同生活ノ維持發展ヲ目的トス故ニ人類殊ニ國民ノ存在ヲ前提トセサル可ラス但シ其多少ヲ論セサルヤ勿論ナリ

(三) 國家ノ存立ニハ一定ノ領土ヲ支配シ其領土ニ生存スル國民ヲ統轄スル所ノ主權(註二)ノ存在ヲ要件トス

(註二) 主權トハ唯一、圓滿、最高、無限ノ權力ニシテ國家ノ首腦ナリ我憲法第四條ニハ之ヲ國ノ元首ト稱セリ

(四) 國家ハ統治ノ状態ナリ

人類ハ種々ノ目的ヲ以テ團結スト雖モ此等諸般ノ團體ヲ以テ國家ト云フ能ハス統治關係ヲ以テ人類ノ團結スル状態ヲ指シ國家ト云フ

第二章 國體

國體トハ一國家ニ於ケル統治權カ何人ノ手ニ存在スルヤノ點ヨリ觀察シタル國家ノ區別ナリ換言スルハ主權者ノ區別ニ基ク國家ノ種類ナリ故ニ國家ノ研究ニ次テ茲ニ國體ノ研究ヲ試ムル必要アリ

國體ノ種類ニ付テハ學者往往其意見ヲ異ニスト雖モ普通ノ分類ハ君主國體、貴族國體、民主國體ノ三種ヲ舉クルニ止マル

(一) 君主國體 トハ特定ノ一自然人カ其固有ノ力ニ依リ國權ヲ總攬シ其國ヲ統治スルヲ云フ日本、

土耳其、露西亞、清國、韓國等ノ國體是ナリ

(二) 貴族國體 トハ國民中ノ卓越セル少數人カ國ノ政治ヲ掌理スル國體ナリ

(三) 民主國體 トハ國民カ參政權ヲ行使スル結果トシテ代表者ヲ選出シ(例、代議士ノ選舉)其代表者ノ團體カ國ノ統治權ヲ有シ以テ國政ヲ調理スルヲ云フ、北米合衆國、白耳義、希臘等ハ民主國ノ最モ著シキモノナリ

憲法第一條ハ大日本帝國カ君主國體ナルコトヲ闡明スルモノナリ

第一條 大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治ス

「解」 天皇トハ日本帝國ニ於テ國ノ政治ヲ行フ特定人ノ尊稱ニシテ外國ニ於テハ或ハ帝ト稱シ或

ハ王ト稱ス萬世一系トハ國家開闢以來、永ク萬世ニ亘リ我瑞穂ノ豐葦原ニ君臨シ給フ唯一ノ

血統ト云フ意味ニシテ此萬世一系ノ天皇カ國ヲ統治シ給フコトハ世界萬國ニ比類ナキ美制ニ

シテ我國民カ廣ク海外諸國民ニ誇稱スルニ足ル所ノモノナリ

第三章 政體

政體トハ統治權行使ノ形式ヲ云フ詳言スレハ如何ナル方式ニ依テ國ノ政治ヲ行フヘキカヲ定ムル所ノモノハ即チ政體ナリ

政體モ亦之ヲ區別スル標準如何ニヨリ種々ニ分類セラレ得ト雖モ多クハ無用ノ種別ニ屬スルニ依リ茲

ニハ統治者カ統治權ヲ行働スルニ際シ國民ノ參與ヲ許スト否トニヨリテ分類セル專制政體ト立憲政體ト二者ノミヲ説明セントス

(一) 專制政體 トハ國民ニ參政權ヲ與ヘス統治者カ國家ノ政治ヲ爲スニ國會、裁判所等ノ最高獨立ノ機關ニヨリ些少ノ制限ヲ設クルコトナク專擅ヲ以テ國家ノ政治ヲ施行スル政體ナリ、露西亞、清國等ハ專制政體ヲ採用ス

(二) 立憲政體 トハ憲法ヲ制定シテ國家統治ノ大則ヲ定メ國會、政府、裁判所ナル三個ノ統治機關ヲ設ケ統治者ハ此三大機關ニヨリテ立法、司法、行政ノ權力ヲ行フ政體ナリ日本帝國及英國ハ此政體ヲ採用スル國家ノ最モ著シキモノナリ

憲法第四條ハ我日本帝國カ立憲政體ヲ採用セルコトヲ明定セリ

第四條 天皇ハ國ノ元首ニシテ統治權ヲ總攬シ此憲法ノ條規ニ依リ之ヲ行フ

「解」 國ノ元首トハ主腦又ハ頭領ト云フカ如ク國ノ主權者ノ地位ヲ人體ニ擬ラヘ若シ人ノ一身ヲ

一國ト假定セハ統治者(我國ニテハ天皇)ハ宛モ首領ノ如シト云フ意味ナリ

總攬シトハ總括掌握ノ節略語ニシテ一國ヲ統治スル大權ヲ君主一人カ總ヘテ掌握スルナリ

我國ニ於テハ天皇カ統治權者トシテ政治ヲ行ヒ給フモ常ニ憲法ノ條規ニ依リテ諸般ノ政治ヲ

行ヒ給フヘク詳言スレハ法律ヲ作ルニハ必ラス帝國議會ノ協贊ヲ得サル可ラス民事刑事ノ裁

判ハ必ラス司法裁判所ヲシテ受理審判セシメサル可ラス天皇ト雖モ自ラ取テ裁判スル能ハス

又諸般ノ行政事務ハ必ラス政府ヲシテ之ヲ取扱ハシメサル可ラス是レ此ノ如キ政治施行ノ狀態ハ我日本帝國カ立憲政體ヲ採用スル明證ナリトス

第二編 統治ノ主體

第一章 天皇

統治ノ主體トハ國ノ政治ヲ行フ主長ニシテ學者ノ所謂主權者ナリ我國ニ付テ云ヘハ天皇ナリ

第一節 天皇ノ國法上ノ地位

天皇カ我國ニ於ケル主權者ニシテ統治權ヲ總攬シ給フコトハ憲法第一條及第四條ニ明定スル所ニシテ既ニ前編第二章及第三章ニ詳説セシヲ以テ茲ニハ詳シキ説明ヲ省略ス

第二節 天皇ノ地位ニ伴フ權

天皇ノ地位ニ伴隨スル權ハ不可侵權、榮譽權、財產權ノ三種ニ大別シテ説明スルヲ便トス

(一) 神聖不可侵權

神聖トハ人カヲ以テ侵害スル能ハストノ意ニシテ之ヲ憲法上ニ明記シテ主權者ノ尊嚴ヲ明ニセントスルハ寧ロ沿革上ノ遺跡ヲ留存スルニ止マリ法理上、主要ナル必要ナシ殊ニ不可侵權ト云ヘハ其意ヲ顯

ハシ盡スニ拘ハラス之ニ神聖ノ文字ヲ冠スルニ至テハ一層重複無用ノ感アリ

昔者羅馬ニ於テ貴族ト平民ノ軋轢甚シカリシトキ其調和策トシテ平民ノ權利ヲ保護スルタメ保民官ナル官職ヲ設ケ其地位ヲ確保スル目的ヲ以テ保民官ハ神聖ナリトシ法律上之ヲ責問スルコト能ハサルモノトナセリ後世國家ノ主要ナル機關ニ神聖權ヲ附與スルハ茲ニ始マル憲法上神聖不可侵ノ文字ヲ以テ統治者ノ地位ヲ尊嚴ナラシムルモノハ我憲法ノ外以太利憲法第四條、西班牙憲法第四十八條、葡萄牙憲法第七十二條、埃太利憲法第四編第一章等ナリ

不可侵權ノ範圍

統治者ノ行爲ニハ政治上ノ行爲ト私人トシテノ行爲トノ二種アリ私人トシテノ行爲ハ更ニ民事上ノ行爲ト刑事上ノ行爲ニ細分セラル統治者カ不可侵權ニヨリ他人ノ容喙ヲ受ケサルモノハ政治上ノ行爲ト刑事上ノ行爲ナリ民事上ノ行爲ニ就テハ統治者ト雖モ法ノ前ニ責任ヲ負ハサル可ラス蓋シ統治者即チ天皇ノ代人(例、御料局ノ官吏)カ國民ノ財産ニ損害ヲ加ヘシカ如キ場合ニ於テハ御料財産又ハ皇室經費ヲ以テ其損害ヲ賠償セサル可ラサレハナリ

憲法第三條ハ天皇ニ不可侵權アルコトヲ明定セリ

憲法第三條 天皇ハ神聖ニシテ侵スヘカラス

條文ノ意味ハ以上ノ説明ニ依リテ明瞭ナルニヨリ茲ニ再ヒ細説セス

(二) 榮譽權

天皇ハ天皇タル地位ニ依リテ受クル所ノ數種ノ榮譽權ヲ有ス或ハ躬ラ特別ノ榮譽ヲ受クルコトアリ或ハ榮譽ヲ有スル者ヲ以テ宮廷ヲ組織セシメ以テ間接ニ榮譽ヲ受クルコトアリ

(1) 特別ノ敬稱、稱號ヲ用ヒ榮譽ヲ表彰スル權

臣民ニ對シテ天皇ト稱シ或ハ朕ト稱シ又外國ニ對シテ大日本帝國皇帝陛下ト稱スルカ如キハ天皇ノ專有セラルル稱號ナリ又條約文等ニ於テ「天佑ヲ享有スル」テフ形容詞ヲ天皇ナル稱號ニ冠ラセ使用スルコトモ亦天皇ニ專屬ス何トナレハ天佑ニ依ルト云フハ他人ヨリ其權力ヲ附與セラレサルコトヲ意味スレハナリ(皇室典範前文參照)

(2) 名譽アル官職ヲ以テ宮廷ヲ組織スル權

天皇ハ其左右ニ顯官又ハ高位ノ職員ヲ近侍セシメ其人員ノ多キト勳位ノ尊キトニ依リ天皇自身ノ尊嚴ヲ外部ニ表顯スルコトヲ得學者之ヲ宮廷組織ノ權ト云フ

(三) 財産權

天皇カ天皇タル資格ニ於テ有スル所ノ財産アリ皇室經費及ヒ世傳御料ノ二者即チ是ナリ

(1) 皇室經費ハ皇室ノ費用ニ充ツルタメ國庫ヨリ支出スルモノニシテ憲法第六十六條ノ規定スル所ナリ而テ同條ニハ「現在ノ定額ニヨリ毎年國庫ヨリ之ヲ支出ス」ト規定ス然ルニ憲法制定當時ノ定額ハ三百萬圓ナリシニ依リ今日ニ至ルマテ同額ヲ以テ皇室經費ノ定額トセリ

皇室典範第四十七條及同第四十八條ニ依レハ皇室諸般ノ經費ハ特ニ定額ヲ定メ國庫ヨリ支出セシメ

其豫算、決算、検査其他ノ規則ハ皇室會計法ノ定ムル所ニ依ラシムルコトトナセリ、
憲法第六十六條 皇室經費ハ現在ノ定額ニ據リ毎年國庫ヨリ之ヲ支出シ將來増額ヲ要スル場合ヲ除
クノ外帝國議會ノ協賛ヲ要セス

「説明」 本條ハ國家ノ歳出ハ總テ帝國議會ノ協賛ヲ經セシムル大原則(第六十四條第一項)ノ例外
トシテ皇室經費ハ毎年之ヲ支出スルニ付キ帝國議會ノ協賛ヲ要セサルコトトナシヌ若シ一般
歳出ノ如ク毎年議會ニ於テ其要否若クハ多寡ヲ自由ニ討議セシムルトキハ言論往往不敬ニ亘
リ皇室ノ尊榮ヲ冒瀆スル恐アレハナリ」 皇室經費ヲ増額スル場合ニ限リ議會ノ協賛ヲ經セシ
ムルハ經費ノ増額ハ歳出ノ増加ヲ來タシ歳出ノ増加ハ國民ノ負擔ニ直接ノ關係アレハナリ

(四) 世傳御料

皇室典範第四十五條ニ依レハ「皇室ノ私有財産中君位ノ繼承ト共ニ當然後ノ天皇ノ占有ニ歸スルモノ
ニシテ分割讓與スヘカラサル性質ヲ有スルモノヲ世傳御料トス」トアリ故ニ世傳御料ハ分割讓與スル
コトヲ許ササル一種ノ財産ニシテ皇室ノ族長タル資格ニ於ケル天皇ニ專屬スルモノナリト雖モ皇室ノ
族長ハ常ニ現在ノ天皇ニシテ天皇タル地位ニアル者ハ當然世傳御料ニ關シ收益權ヲ有スルヨリ見レハ
世傳御料モ亦天皇ノ地位ニ伴フ一種ノ財産權ナリト論定スルコトヲ得

第二章 皇位

第一節 皇位ノ意義

皇位トハ祖宗以來相傳承セラルル帝位ナリ

第二節 皇位繼承

國家統治ノ大權ハ遠ク之ヲ祖宗ニ承ケテ永ク之ヲ子孫ニ傳フ即チ皇統ハ千古ニ亘リ連綿トシテ常ナヘ
ニ此瑞穂ノ豊葦原ト共ニ其窮極スル時ヲ知ラス然ルニ有形ノ天皇ニ不死ノ壽ナク歲月ノ經過ハ國民ニ
無限ノ悲哀ヲ感得セシムルノ止ムヲ得サル時來ル於此乎皇位繼承ヲ説明スルノ必要起ル

皇位繼承トハ統治權ノ繼承ナリ詳言スレハ前天皇ノ崩御ニ當リ其瞬間ニ前天皇ノ有シ給ヒシ統治權ヲ
新天皇カ繼承スルナリ其外形ハ臣民ノ家督相續ニ酷似スルモ其性質ハ大ニ相異ナルモノナリ
憲法第二條ハ皇位繼承ノ大原則ヲ定メタリ

憲法第二條 皇位ハ皇室典範ノ定ムル所ニ從ヒ皇男子孫之ヲ繼承ス

「解」 皇室典範ノ定ムル所ニ從フトハ(1)皇位繼承開始ノ原因(2)皇位繼承者ノ資格(3)皇位繼承ノ順
序ハ皇室典範ニ由ルトノ意味ナリ而

- (1) 皇位繼承開始ノ原因ハ天皇崩御ノ場合ノミナリ(皇室典範第十條)
- (2) 皇位繼承者タルヘキ者ハ祖宗ノ皇統ヲ承クル男系ノ男子ニ限ル(同第一條)
- (3) 皇位繼承ノ順序ハ學說ニ所謂、長系繼承法ヲ採用セリ詳細ハ典範第五條乃至第七條ニ詳

ナリ就テ參照スヘシ

此ノ如クニシテ皇位繼承ノ順序ハ皇室典範ニ之ヲ定メ憲法ハ此規定ヲ採用シテ皇位繼承ノ順序ヲ定ムルコトトナセリ是レ皇室典範カ憲法ノ足ラサル所ヲ補フモノニシテ學者之ヲ補充法ト云フ此ノ如ク憲法ト皇室典範トハ補充法ト被補充法トノ關係アリト雖モ二法ハ獨立シテ相對峙シ上下主從ノ關係ナシ此理論ヲ明定スルモノハ憲法第七十四條二項ナリ

第七十四條 皇室典範ノ改正ハ帝國議會ノ議ヲ經ルヲ要セス

皇室典範ハ此憲法ノ條規ヲ變更スルコトヲ得ス

「說明」 皇室典範ハ王室家法ニシテ王室ノ自治ニ關スル王室内部ノ規定ナリ故ニ國家ノ政事ト何等ノ關係ナシ故ニ之ヲ改正スルニ際シテモ國家ノ政治機關タル帝國議會ノ協贊ヲ經ル必要ナシトセリ(以上第一項)

皇室典範ハ或點ニ於テ憲法ノ補充法タルコト前述ノ如シト雖モ憲法ノ上位ニアル法規ニアラス故ニ皇室典範ヲ以テ憲法ノ條規ヲ廢止變更スルコトヲ得ス之ト同時ニ憲法ヲ以テ皇室典範ヲ廢止變更スルコトヲ得ス何トナレハ立憲政體根本ノ法規ニシテ國家ノ政治ニ關スルモノナリ之ニ反シ皇室典範ハ王室ノ自治ニ關スル法規ニシテ二法ハ全然別個ノ事項ヲ規定スルト共ニ同等ノ地位ニアリ(法律命令カ憲法ノ下位ニアリ隨テ憲法ヲ改正シテ法律命令ヲ廢止變更スルト大ニ其趣ヲ異ニス)故ニ皇室典範ヲ以テ憲法ヲ變更スルコトヲ得サルト同シク憲法ヲ

以テ皇室典範ヲ變更スルコトヲ得サルナリ(以上第二項)

第二節 踐祚

天皇崩スレハ皇位ヲ繼承スヘキ順位ニアル皇男子又ハ皇男孫カ皇位ニ登ル古語ニ謂フ所ノ天津日嗣志良須ニシテ茲ニ謂フ所ノ踐祚ナリ

皇室典範第十條ニ「天皇崩スルトキハ皇嗣即チ踐祚シ祖宗ノ神器ヲ承ク」トアリ依此看之神器ヲ承クルハ踐祚ノ後ニシテ踐祚其モノノ要件ニ非サルハ明ナリ」史ヲ閱スルニ三種ノ神器ハ天祖カ皇統ノ子孫ニ傳ヘラレタル所ニシテ古來之ヲ踐祚ノ要件ト爲シ神器ヲ有セサルトキハ正統ノ天子ニ非スト思考セリ建武ノ昔北朝ノ君臣カ神器ヲ得ントシテ如何ニ苦心セシカヲ追想スルモ思ヒ半ハニ過クルモノアリ大日本史ノ如キモ此點ヨリ推論シテ正朔ヲ南朝ニ繫ケ神器京師ニ入ルニ及ンテ始メテ皇統ヲ後小松天皇ニ歸セリ神器ノ有無ハ踐祚ノ正否ヲ一應證明スルニ足ルモ之ニ依テ皇統ノ正否ヲ決セントスルハ誤ナリ是レ前記典範第十條ノ明定アルニ至レル所以ナリ

第三章 攝政

第一節 攝政ノ地位

攝政トハ天皇未成年(註一)ナルカ又ハ久シキニ亘ル故障アリ大政ヲ親ラスルコト能ハサルトキ(註二)天

皇ノ名ニ於テ大權(註三)ヲ行フ一種ノ統治機關(註四)ナリ

(註一) 天皇ハ滿十八歳ニシテ成年トナル故ニ其未成年ハ十八歳未滿ノ時期ナリ(典範第十三條)

(註二) 久シキニ亘ル故障トハ精神、身體上ニ重大ナル障害アリ大政ヲ親ラスル智能ヲ缺クナ云フ

(註三) 大權トハ憲法ノ規定ニヨリ天皇カ親ヲ行ハセラルヘキモノト定メラレタル政務ナリ具體的ニ云ヘハ憲法第四條乃至第十六條ニ列記セルモノ即チ是ナリ

(註四) 統治機關ノ意義ハ第三編第一章ニ於テ詳説ス參照スヘシ

第二節 攝政ノ資格要件

第一 皇族タルコト

第二 皇族ノ男子ニシテ成年ニ達シタルコト(皇室典範第二十條)

第三 配偶者ナキ皇族ノ女子ハ攝政トナルコトヲ得(同第二十三條)

第四 精神上若クハ身體上重大ナル缺點ヲ有セサルコト(同第二十五條)

第二節 攝政ノ權限

攝政ハ統治機關ノ一種ナルコト第一節ニ略述セシ所ノ如シ既ニ一種ノ機關ナルヲ以テ其職權ニ一定ノ限界アルコト勿論ナリ而テ憲法第十七條第二項及同第七十五條ハ其權限ヲ規定スル所ノ條項ナリ

憲法第十七條 攝政ヲ置クハ皇室典範ノ定ムル所ニ據ル

攝政ハ天皇ノ名ニ於テ大權ヲ行フ

〔解〕 皇室典範ノ定ムル所トハ(1)攝政ヲ設置スル場合、(2)攝政ノ資格要件、(3)攝政就任ノ順序ハ

典範ニ據ルヘシトノ意ナリ而テ(1)ハ皇室典範第十九條ニ於テ之ヲ定メ(2)ハ同第二十五條ニ之

ヲ明定シ(3)ハ同第二十一條乃至第二十二條ニ之ヲ規定セリ

大權ノ意義ハ本章第一節(註三)ニ詳ナリ

憲法第七十五條 憲法及皇室典範ハ攝政ヲ置クノ間之ヲ變更スルコトヲ得ス

〔説明〕 憲法ハ國家統治ノ大法ナリ又皇室典範ハ皇位繼承及攝政就任等ニ關シテハ憲法ノ補充法

ニシテ同時ニ王室家法ナリ如此二法ハ共ニ國家最高ノ法典ナルニ依リ他ノ法律ト異ナリ攝政

就任中ハ共ニ變更廢止ヲ禁止スル必要アリ何トナレハ若シ攝政就任中ト雖モ自由ニ憲法及皇

室典範ヲ變更シ得ヘシトセハ攝政ハ其地位ヲ利用シ自己ニ利便ナル變更ヲ爲シ正統ナル皇嗣

ノ踐祚ヲ妨ケ己レ不正ニ皇位ヲ繼承スルニ至ラシムルカ如キ結果ヲ生スルコトアレハナリ

要之攝政ノ權限ハ天皇ノ名ニ於テ天皇ノ有スル大權全體ヲ行フコトヲ得ルニアリト雖モ憲法及皇室典

範ヲ變更スルコトヲ得サルハ其權限ニ對スル一大制限ナリ

第四節 攝政ノ責任

攝政ハ一般國民ト同シク公私諸般ノ責任ヲ負フヤ將タ神聖不可侵ノ權ヲ有シ全然責任ヲ有セサルヤ天
皇ト攝政ヲ區別シ殊ニ攝政ハ政府等ト均シク一種ノ統治機關ナリト論定スル以上ハ不可侵權ヲ有セザ

ルコト明確ナリ隨テ政務執行上ノ責任ヲ負ヒ及ヒ刑事上ノ責ニ任スルコト勿論ナリ」民事上ノ責任ハ
天皇ト雖モ免ル可ラサルコト前述セシ如クナルヲ以テ攝政カ其責任ヲ負フコト云フ迄モナシ」要之攝
政ノ責任ハ一般國民ニシテ統治機關ヲ組成スル國務大臣等ト些少ノ異ナル所ナキナリ

「備考」攝政ノ地位ヲ統治權ノ機關トスルコト前述ノ如クナル以上ハ第三編統治機關ノ部ニ於テ
説明スヘキコト理論ニ適合スト雖モ從來「攝政ハ天皇ト合體シテ皇位ヲ踐ミ以テ天皇ノ大
權ヲ行フ」ト云フ有力ナル學說アリ加之攝政タルヘキ人ハ皆ナ皇族ニシテ他ノ統治機關ヲ組
成スル國務大臣等ト其身分ニ大差アルニヨリ便宜上皇位ニ續テ茲ニ之ヲ説明スルコトトナ
シヌ

第三編 憲法上ノ統治機關

第一章 總論

統治權ノ主體カ天皇ナルコト第二編第二章ニ説明セシ所ノ如シ然ルニ天皇モ亦有形ノ自然人ナリ其能
力ヤ有限ナリ日常發生スル無限ノ政務ヲ親裁シ能ハサルコト勿論ナリ是ニ於テ特定ノ自然人又ハ合議
體ヲ組織スル自然人ノ團體ヲ以テ天皇ノ有シ給フ政權ノ一部ヲ掌理セシムル必要アリ此必要ニ應シテ
統治權ノ一部ヲ分掌スル自然人(例、攝政、國務大臣)又ハ自然人ノ團體(例、帝國議會、裁判所)ヲ統

治機關(註一)ト云フ

(註一) 機關トハ物ノ全體ヲ組織スル其一部ニシテ全體ノ爲メニ働ク所ノ器械ナリ蒸氣車ノ一部タル輪轉車又ハ汽罐ノ如シ
機關ハ素ト物理學上ノ意義ヲ有スルモノナリシト雖モ法律政治學上ニ於テ説明上便利ナルヨリ之ヲ借用スルニ至リシナリ蓋シ
以上説明スル所ノ帝國議會、政府等カ國家ノ爲メニ行動スル狀態ハ宛モ汽罐又ハ輪轉車カ汽車ノ爲メニ運轉スルト其趣ヲ同ウス
レハナリ

前述セシ意義ニ於ケル統治機關ナルモノハ其數夥シク一一枚舉ニ遑アラス何トナレハ下警察分署ヨリ
上内閣各省ニ至ル迄皆ナ統治機關ナレハナリ然レトモ下級ノ諸官署ニ至テハ憲法學上之ヲ研究スル必
要ナキニヨリ茲ニハ專ラ憲法ノ規定ニ由リテ設置セラレ其權限ノ廢止モ亦憲法ニ由リテ定マル所ノ所
謂憲法上ノ統治機關ノミヲ説明セントス而テ憲法上ノ統治機關ナルモノハ攝政、帝國議會、政府、國務
大臣、樞密顧問、司法裁判所、行政裁判所、會計検査院ノ八ナリ

第二章 帝國議會

帝國議會トハ貴族院及衆議院ノ總稱ナリ故ニ憲法第三十八條ニ「議會ノ協贊」ト云フハ法律案カ衆議院
及貴族院ニ於テ可決セラレタルコトヲ意味シ第八條ニ「帝國議會ノ閉會」ト云フハ兩院ノ閉會ヲ意味ス
第一節 帝國議會ノ國法上ノ地位

議會ノ國法上ノ性質ニ付テハ(1)統治主體說、(2)統治客體說、(3)國民代表說、(4)統治機關說、其他種種

ノ學說アリト雖モ要スルニ皆ナ其國其時代ニ於ケル憲法ノ規定ニ伴フテ發生セシモノニ外ナラサレハ直チニ捉ヘ來リテ我國現時ノ憲法論ト爲ス能ハス要ハ憲法制定ノ沿革ト規定ノ解釋上如何ナル學說ヲ以テ適正ナリト爲スヘキヤニアリ我憲法ノ解釋論トシテハ統治機關說ヲ以テ最モ正當ナリト信スルニ由リ左ニ其要旨ヲ説明スヘシ

曰 議會ハ統治權ノ主體タル天皇カ帝國ヲ統治スルノ用ニ供スルタメ憲法ノ規定ヲ以テ設定シ并ニ其權限ヲ定ムル所ノ統治機關ノ一種ナリ

第二節 帝國議會ノ組織

帝國議會ハ貴族院、衆議院ノ兩院ヨリ組成セラルルモノニシテ學者ノ所謂二院制度ナリ

憲法第三十三條 帝國議會ハ貴族院及衆議院ノ兩院ヲ以テ成立ス

一院制ノ沿革 此制度ハ第十三世紀ノ頃英國ニ於テ始メテ採用セラレ其後各國ニ及ヒタルモノニシテ現今立憲國中比較的廣大ナル國ハ君主國タルト民主國タルトヲ問ハス總テ此制度ヲ採用ス獨リ獨逸帝國ノミハ一院制度ヲ採用ス

二院制ノ特色

(一) 各院各別ニ討論決議スルヲ原則トスルモ開院式及閉院式等儀式的ノ行動ハ兩院共同シテ之ヲ行フ

(二) 帝國議會ノ召集、開會、閉會、會期ノ延長及ヒ停會ハ兩院同時ニ之ヲ行フヘシ唯例外トナルハ衆議院解散ヲ命セラレタル時貴族院ハ停會トナルコト是ナリ蓋シ貴族院ニハ絶對的ニ解散ナルモノナシ左レハトテ衆議院ノ解散中貴族院ノミ議事ヲ進行セシムルハ二院制ノ原則ニ背ク結果トシテ其討論決議等總テ無効ニ屬スルユエ始ヨリ當然停會スルコトト爲シ無用ノ手數ヲ爲ササラシムルコトト爲シヌ

以上ハ憲法第四十一條及同第四十四條ノ規定スル所ニ係ルモ理義一見明白ナルニヨリ特ニ條文ヲ掲ケテ詳説スルコトヲ省キヌ

(三) 協贊承諾等ノタメ議會ノ意志ヲ發表スル時ニハ二院ノ決議一致スルコトヲ必要トス換言スレハ兩院ノ可決アルニ非サレハ議會ノ可決ト見ル可ラサルナリ

(四) 左記七箇ノ場合ニハ兩院各別ニ行動スルコトヲ得

- (1) 上奏ヲ爲スコト、(2) 建議ヲ爲スコト、(3) 法律案ヲ提出スルコト、(4) 議員ノ逮捕ニ許諾ヲ與フルコト、(5) 各議院ノ規則ヲ定ムルコト、(6) 委員ノ選定ヲ爲スコト、(7) 議員ノ資格ヲ審査シ其他各議院ノ内部ノ事項ヲ定ムルコト

(五) 豫算ニ就テハ衆議院ハ先議權ヲ有スト雖モ其他ノ點ニ就テハ兩院同等ナリ故ニ法律案ノ提出ハ兩院何レヘ爲スモ可ナリ

第六十五條 豫算ハ前ニ衆議院ニ提出スヘシ

「説明」 豫算ハ一會計年度ニ於ケル歳出入ノ計畫ニシテ直接ニ國民ノ負擔(殊ニ租税ノ徵收ニ)

影響ヲ及ホスモノナルニ依リ國民ノ財産負擔力ヲ熟知スル議員ノ集合セル衆議院ヲシテ先ツ

豫算ノ可否ヲ討論セシムルコトトナセリ

(六) 兩院ノ議員ハ相兼ヌルコトヲ得ス

第三十六條 何人モ同時ニ兩議院ノ議員タルコトヲ得ス

「説明」 二院制度ヲ採用スル所以ハ別異ノ資格、身分ヲ有スル者ヲ以テ各院ヲ組織シ長短相補ヒ

若クハ政府ト對抗スル點ニ於テ相互牽制シテ調和ヲ保持セシメ以テ圓滿ナル議會ヲ作ラント

スルニアリ然ルニ各院ノ議員ヲシテ他院ノ議員タルコトヲ許シ議員ノ半數以上兩院ノ議員ヲ

重ヌルニ至ラハ前述セル二院制度設定ノ目的ヲ没却スルニ至ラム是レ第三十六條ノ規定ヲ立

ツルニ至レル所以ナリ

第三節 貴族院ノ組織

貴族院ノ組織ハ憲法第三十四條ノ規定スル所ナリ即チ左ノ如シ

貴族院ハ貴族院令ノ定ムル所ニ據リ皇族、華族及ヒ勅任セラレタル議員ヲ以テ組織ス

而テ貴族院令ノ定ムル所ニ據リ貴族院議員トシテ貴族院ヲ組織スル者左ノ如シ

(一) 皇族 ハ成年ニ達スレハ當然議員トナル

(二) 華族

公、侯爵ハ滿二十五年ニ達スレハ當然議員トナル

伯、子、男爵ハ同爵者間ノ選舉ニヨリ議員ト爲ル而テ三爵ヨリ選出スル議員ノ總數ヲ百四十三人以

内ト爲シ伯、子、男各爵ノ議員ハ各其總數ニ比例シテ定メラル(貴族院令第四條)

(三) 勅選議員

(1) 終身議員 國家ニ勳勞アリ又ハ學識アル滿三十歳以上ノ男子中ヨリ直接ニ勅任セラレタル議員ナ

リ

(2) 多額納稅議員 各府縣ノ土地又ハ商業ニ付キ最多額ノ直接國稅ヲ納ムル滿三十歳以上ノ男子十

五人中ヨリ互選セラレタル者カ更ニ議員ニ勅選セラレタル者ナリ

第四節 衆議院ノ組織

衆議院ノ組織ハ憲法第三十五條ニ於テ其大綱ヲ規定セラル即チ左ノ如シ

衆議院ハ選舉法ノ定ムル所ニ據リ公選セラレタル議員ヲ以テ組織ス

此ニ於テ我國ノ選舉法ハ如何ナル方法ヲ以テ議員ヲ公選セシムルカヲ研究スル必要起ル議員選舉ノ方

法ハ從來各國ニ於テ種種ノ種類存在シタリキ加之近時國民ヲシテ其黨派ノ勢力如何ニ拘ハラス公平ニ

議員ヲ選出セシムル所ノ所謂少數代表ノ選舉方法ヲ案出スルニ至レリ左ニ其主要ナルモノヲ順次略述

シ終リニ我國現行選舉法ノ要旨ヲ説明セム

第一款 直接選舉及ヒ間接選舉

直接選舉トハ國民カ直接ニ議員ヲ選舉スル選舉方法ニシテ間接選舉トハ國民カ先ツ選舉人(議員ヲ選舉スヘキ人)ヲ選舉シ更ニ其選舉人ヲシテ議員ヲ選舉セシムル選舉方法ナリ

間接選舉ニハ(第一)國民ヲシテ選舉ニ冷淡ナラシムル弊害アリ(第二)一般國民ノ望ニ副ハサルモノヲ議員トシテ選出スル等ノ弊害アルヨリ諸國ノ制度ハ漸次直接選舉ヲ採用スルニ傾ケリ

我國ニテハ嘗テ府縣制、郡制ニ間接選舉ノ方法ヲ用ヒタリシカ現時ハ直接選舉ノ制ニ改メタリ又衆議院議員ノ選舉ハ初ヨリ直接選舉ノ方法ヲ採用セリ

第二款 普通選舉及ヒ制限選舉

普通選舉トハ國民一般平等ニ選舉權ヲ與フル制度ニシテ現今此制度ヲ採用スルハ獨逸、佛蘭西、西班牙、丁抹、那威、希臘、瑞西等ナリ

普通選舉ヲ採用スヘキヤ否ヤハ選舉ノ目的如何ニ由ルモノニシテ若シ「國民ノ選舉權ヲ行フハ天賦人權ニ基クモノ」トセハ普通選舉ヲ可トスヘキモ選舉權ノ性質ニシテエリネツク等ノ主張スル如ク「適任者ヲ議員ニ指定スル公ノ職務ナリ」トセハ選舉人ノ資格ヲ制限シ其公職ヲ行フニ適當ナル者ノミニ選

舉權ヲ與フルヲ適當トス然ルニ近時發達シタル國法学ノ法理ニ依レハ天賦人權說ハ誤謬ニシテ選舉ノ性質ハエリネツク氏等ノ學說ノ如クナラサルヘカラサル以上ハ普通選舉ハ理論上之ヲ採用ス可ラサルナリ

「備考」 普通選舉ノ制ヲ採ルモ將タ制限選舉ノ制ヲ採用スルモ軍人、女子、弱年者、瘋癲者、白痴者、禁治産者、破産者、公權剝奪者、若クハ停止中ノ者、公ノ救助ヲ受タル者ニハ選舉權ヲ與ヘサルヲ常トス

制限選舉トハ一定ノ資格(殊ニ財産上ノ資格)ヲ定メ此資格ヲ具有スル者ニ非ラサレハ選舉人タルヲ得セシメサルニアリ」制限選舉ハ之ヲ細別シテ二種トナス

(一) 平等制限選舉トハ財産上ノ資格又ハ教育上ノ資格ヲ具フル者ヲシテ平等ニ選舉權ヲ行ハシムル制度ナリ

此制度ハ次ニ説明スル所ノ等級選舉ニ比シ其方法簡單ナルニヨリ廣ク行ハルルモノニシテ我國ニテモ衆議院議員ノ選舉ニハ此制度ヲ採用セリ即チ左記八個ノ要件ヲ備フル者ハ衆議院議員ノ選舉人タルコトヲ得

(1) 選舉人名簿調製ノ期日前滿一箇年以上地租十圓以上又ハ滿二年以上地租以外ノ直接國稅(註一)若クハ地租ト他ノ直接國稅トヲ合シテ十圓以上ヲ納メ猶ホ引續キ納ムルモノナルコト

(註一) 地租以外ノ直接國稅トハ主トシテ所得稅ヲ指ス

- (2) 日本帝國ノ臣民タル男子ニシテ選舉人名簿調製ノ日ヨリ起算シ年齡滿二十五歲以上タルコト
 - (3) 選舉人名簿調製ノ期日前滿一ヶ年以上其選舉區内ニ住所ヲ有シ猶ホ引續キ有スルモノナルコト
 - (4) 華族ノ戸主ニ非サルコト
 - (5) 陸海軍軍人ニシテ現役中ノ者及ヒ戰時若クハ事變ニ際シ召集中ノ者ニ非サルコト
 - (6) 官立、公立、私立學校ノ學生、生徒ニ非サルコト
 - (7) 禁治産、準禁治産、身代限ノ處分ヲ受ケ負債ノ辨償ヲ終ヘサル者、家資分散、若クハ破産ノ宣告ヲ受ケ其確定シタル時ヨリ復權ノ決定確定スルニ至ラサルマテノ間ノ者ニ非サルコト
 - (8) 公權ヲ剝奪セラレタル者、公權停止中ノ者若クハ禁錮以上ノ刑ノ宣告ヲ受ケテ其裁判確定スルニ至ルマテノ者ニ非サルコト及ヒ選舉ニ關スル犯罪ニ依リ選舉權ヲ奪ハレタル者ニ非サルコト
- (二) 等級選舉トハ選舉區内ノ納稅額ヲ級數ニ應シテ平分シ最多額ノ納稅者ヨリ其平分セラレタル額ニ滿ツルマテ漸次各級ニ編入スルモノナリ故ニ上級ノ選舉人ノ數ハ少クシテ下級ノ選舉人ノ數ハ多ク而モ各級ヨリ選出スル議員ハ同數ナルニヨリ上級選舉人ハ比較的ニ多數ノ議員ヲ選舉シ得ル結果トナル
- 此方法ハ普瀟西ニテハ下院ノ選舉人ノ選舉方法ニ採用シ、索遜國ニテモ亦之ヲ採用セリ我國ニテハ市、町、村會ノ選舉ニノミ採用セリ

第三款 少數代表ノ選舉方法

大選舉區連記投票法ヲ採用スルモ將タ小選舉區單記投票制ヲ採用スルモ投票ノ多數ニヨリ當選者ヲ決スル爲メ全國ニテ多數ノ黨員ヲ有スル黨派カ却テ少數ノ黨員ヲ有スル黨派ヨリ少數ノ議員ヲ出スカ如キコトアルノミナラス少數黨派ヨリ推選セラレタル候補者ハ全ク當選スル能ハサル不都合アリ如此弊害ヲ救済スルタメ所謂少數代表法ナルモノヲ案出スルニ至レリ今其主要ナルモノヲ左ニ掲ク

(一) 有限投票法 トハ選舉人ヲシテ一選舉區内ノ議員ノ員數ヨリ一人又ハ數人ヲ減シタル數ノ候補者ヲ選舉セシムル制ナリ例ヘハ五人ノ議員ヲ出タスヘキ選舉區ノ選舉人ニハ三人ノ候補者ニ投票セシムルカ如シ

現時此方法ヲ採用スルハ西班牙、葡萄牙、巴西等ナリ

(二) 積聚投票法 トハ選舉人ヲシテ選舉區内ノ議員ノ全數ヲ投票セシムルモノナルモ異ナリタル候補者ヲ記載スルコトヲ強ヒス同一候補者ヲ議員ノ數丈ケ記載スルモ自由ナリトス換言スレハ別異ノ候補者ヲ投票スルモ其投票ヲ一人又ハ數人ノ候補者ノタメニ積聚スルコトヲ許ス方法ナリ

此方法ハ現時北米合衆國ノ一部ニ行ハル

(三) 比例分配投票法 トハ各議員ノ候補者ニ直接投票セシムルニアラス候補者ノ名簿ニ投票セシムル制ナリ此候補者ノ名簿ハ各選舉區ニ於テ一定ノ數以上ノ同意者アルトキハ之ヲ提出スルコトヲ

得而テ各黨派ヨリ出シタル候補者ノ數若シ議員ノ數ニ等シキトキハ其候補者ヲ以テ直ニ議員ト爲シ之ニ超過スルトキハ始メテ選舉ヲ行ハシム

選舉ヲ行フ場合ニハ先ツ候補者ヲ出ス所ノ各派ヨリ何名ノ議員ヲ出スヘキカヲ豫定シ置キ各派ノ候補者名簿ノ得タル投票ノ數ニ按分比例シテ之ヲ決スルモノナリ例ヘハ

選舉人總數 壹萬人 議員總數十名

甲派ノ名簿ノ得タル投票 五千

乙派ノ名簿ノ得タル投票 三千

丙派ノ名簿ノ得タル投票 二千

如此結果ヲ得シトキハ甲派ヨリ三名、乙派ヨリ三名、丙派ヨリ二名ヲ當選者ト爲ス

(四) 單記商數投票法 トハ議員全數ヲ以テ當選人ノ數ヲ除シ之ヨリ得タル商數ヲ以テ當選者ト爲ルニ必要ナル得票數ト爲ス而テ方法ニ於テハ必ス選舉人ハ單記投票ヲ爲スヘキモノトス

此ノ如ク當選者タルニ必要ナル數ハ豫メ定マルニヨリ之ニ超過シタル得票ハ其當選者ニ對シ不必要ナリ於此超過投票ヲ處分スル方法ヲ設クルニ至レハ(第一)ハ投票ヲ得タル者ヲシテ自由ニ超過得票ヲ他ニ讓與スルコトヲ得セシムル方法ナリ此方法ハ選舉人ノ意思ニ背ク結果ヲ生スルニヨリ不當ナリ(第二)ハ選舉人ヲシテ其投票用紙ニ正候補者ノ外副候補者ヲ記載セシメ正候補者ノ得票カ當選者タルノ數ニ超過シタルトキハ其超過部分ハ副記セラレタル者ノ得票トシテ計數スルモノナリ此方法

ハ選舉人ノ意思ニ反スル不都合ナク加之補缺選舉ヲ行フノ手數ヲ免ルヲ得ルルノ便利アリ

(五) 大選區單記投票法 ハ前述セル單記商數投票法ニ準據シテ創設シタル制度ニシテ我現行選舉法ノ採用スル所ナリ

第五節 帝國議會ノ權限

帝國議會ノ權限ヲ大別シテ議會權及議院權ノ二トナス

第一款 議會權

帝國議會ノ議會權ヲ分テ左ノ三種トス

(一) 立法行為ニ參與スル權

天皇カ立法權ヲ行使シ法律ヲ制定スルニハ帝國議會ノ協贊ヲ經ルヲ必要トス是レ憲法第三十七條及第三十八條ノ規定スル所ナリ又憲法第八條ニ於テ「緊急勅令ヲ發シタルトキハ次ノ會期ニ於テ議會ノ承諾ヲ求ムルコトヲ要ス」ト規定セルハ此議會ノ立法參與權ヨリ生スル結果ナリ

第三十七條 總テ法律ハ帝國議會ノ協贊ヲ經ルヲ要ス

「解」法律トハ法規ノ一種ナルモ(1)法律案ヲ以テ議會ノ協贊ヲ受ケタル後、(2)憲法第六條ニヨリ天皇カ裁可シタル所ノモノニシテ此二段ノ手續ヲ經由スル點ハ法律カ命令其他ノ法規ト大ニ

其趣ヲ異ニスル所ナリ

協賛トハ協翼參贊ノ節略語ニシテ天皇カ法律ヲ制定スルニ當リ議會カ之ニ參與シ天皇ノ立法行爲ヲ補翼スト云フ意ナリ

第三十八條 兩議院ハ政府ノ提出スル法律案ヲ議決シ及ヒ各々法律案ヲ提出スル事ヲ得

「説明」 協賛ノ實質ハ法律案ノ可決ナリ是レ本條前段ニ於テ兩議院カ天皇ノ立法行爲ニ參與スル方法トシテ法律案ヲ議決スル機能アルコトヲ明定スル所以ナリ

既ニ立法事業ニ參與シ政府ノ提出スル法律案ヲ議決スル機能ヲ認ムル以上ハ一步ヲ進メ各院ニ法律案ノ提出權ヲ認許スルヲ便トス是レ本條後段ノ規定アル所以ナリ

第三十九條 兩議院ノ一ニ於テ否決シタル法律案ハ同會期中ニ於テ再ヒ提出スル事ヲ得ス

「説明」 前條ニ於テ政府及ヒ兩院ニ法律案ノ提出權アルコトヲ明定セルニヨリ本條ニ於テ其提出權ノ制限ヲ規定セリ

一旦兩院ノ一方ニ於テ否決シタル如キ法律案ハ短期會期中ニ於テ其事項ニ關スル狀情遊變シ之ヲ可決スルニ至ルカ如キ事ハ稀有ニシテ多クハ無用ノ手數ヲ重ヌルニ過キサレハ本條ニ於テ斷然否決セラレタル法律案ノ再提出ヲ嚴禁セリ

(二) 憲法改正案ヲ議決スル權

憲法ハ法律ニ非サレハ憲法改正案ヲ議決スル權ハ立法行爲ニ參與スル權ト云フ能ハス是レ本項ヲ

特設シテ憲法改正案ヲ議決スル權能ヲ説明スル所以ナリ

第七十三條 將來此憲法ノ條項ヲ改正スル必要アル時ハ勅令ヲ以テ議案ヲ帝國議會ノ議ニ付スヘシ

此場合ニ於テ兩議院ハ各々其總員三分ノ二以上出席スルニ非サレハ議事ヲ開ク事ヲ得ス出席議員三分ノ二以上ノ多數ヲ得ルニ非サレハ改正ノ議決ヲ爲ス事ヲ得ス

「解」 勅令ヲ以テ議案ヲ發スル所以ハ天皇以外ノ者ニ憲法改正案ヲ發スルコト能ハサラシメ容易ニ憲法ヲ改正スルコトナカラシメントセシナリ蓋シ憲法ハ國家統治ノ根本法ナリ若シ容易ニ之ヲ變更スルコトヲ得セシメハ數々政體ノ變更ヲ來タスノミナラス時ニ國體ヲ變動セシメント企ツル者モアルニ至レハナリ第二項ニ於テ出席議員ノ數ヲ通常ノ議事ヲ開ク場合ヨリ多クシ(憲法第四十六條)又議決議員ノ數ヲ普通ノ場合ヨリモ多クシ(憲法第四十七條)タルハ共ニ議事ヲ鄭重ニシ容易ニ憲法ヲ變更スルコトナカラシメントノ方針ニ基クモノナリ

(三) 財政行爲ニ參與スル權

(甲) 豫算協贊權(以下(丁)迄豫算ノ部參照)

(乙) 財政ノ緊急處分ニ對スル承諾權(憲法第七十條)

(丙) 歳出歳入ノ決算報告ヲ受クル權(憲法第七十二條)

(丁) 國債ヲ起シ及ヒ豫算ニ定メタルモノヲ除ク外國庫ノ負擔トナルヘキ契約ニ協贊スル權(憲法

第六十二條第二項)

「備考」 此他議會ハ刑法上ノ特別保護ヲ受ク即チ「法律ヲ以テ組織セル議會ニ對シ公然誹毀侮辱シタル者ハ二月以上二年以下ノ重禁錮ニ處シ十圓以上百圓以下ノ罰金ヲ附加セラル」(明治二十二年法律第二十八號第一條)但シ此保護ハ法ノ反射作用ニ依ルモノニシテ所謂權利ニモアラサレハ權限ニモ非ス若シ此種ノ保護ヲ以テ議會ノ權利ナリト云ハハ保護鳥モ權利ヲ有スト云ハサル可サルニ至ラム蓋シ保護鳥ヲ殺ス者ハ法律ニ依テ處罰セラレハナリ

第二款 議院權

(一) 上奏 トハ各議院ノ一致セル意思ヲ天皇ニ對シテ表白スル行爲ナリ而テ其上奏スル事柄ハ議會ノ有スル權限ノ事項ニ限ルコト勿論ナリ

第四十九條 兩議院ハ各天皇ニ上奏スルコトヲ得

「説明」 上奏ハ議會ノ權利ナリ故ニ一度有効ニ上奏ノ決議ヲ爲シタル以上ハ假令解散スルモ天皇ハ之ヲ受理スル義務アリ

上奏ノ手續ハ議院法第五十一條衆議院規則第四百二十三條及貴族院規則第二百二十三條ニ詳ナリ

(二) 建議 トハ國家ノ政治ニ關シ施行ノ職權ナキ者カ當局者ニ意見ヲ建白スルナリ

第四十條 兩議院ハ法律又ハ其他ノ事項ニ付キ各意見ヲ政府ニ建議スルコトヲ得但シ採納ヲ得サルモノハ同會期中ニ於テ再ヒ建議スルコトヲ得ス

「解」 憲法中所所ニ政府ナル文字アリ其用所ニ依リテ各其意義ヲ異ニス茲ニ謂フ所ノ政府ハ内閣ト云フ義ナリ

一旦建議シテ採納ヲ得サル建議ハ同會期中再ヒ建議スルコトヲ得サルハ一旦否決セラレタル法律案ヲ同會期中再ヒ提出スルコトヲ得サルト其理由ヲ同フス第三十九條ノ説明參照スヘシ建議ノ動議、建議ノ形式、建議差出方ハ貴族院規則第二百二十四條、衆議院規則第四百四十四條議院法第五十一條ニ規定セリ

(三) 請願ノ受理 日本臣民ハ皆ナ相當ノ敬禮ヲ守リ諸般ノ事項殊ニ公益ニ關スルモノニ付キ請願ヲ爲シ得ルコト憲法第三十條ノ規定スル所ナリ此規ニ基キ議院ニ請願ヲ爲ス者アルトキハ議院ハ之ヲ受理スル職責アルト共ニ之ヲ政府ニ送付スル職權アルナリ

第五十條 兩議院ハ臣民ヨリ提出スル請願書ヲ受クルコトヲ得

「解」 臣民トハ國民ト云フニ同シ國民ナル文字ハ共和國ニ用ヒ君主國ニテハ臣民ナル文字ヲ用ユ(四) 法律ノ發案ヲ爲スコト

前項一ノ部ニ於テ説明セシヲ以テ茲ニ之ヲ復説セス

(五) 議員ノ逮捕ヲ許諾スル權
議員ハ議院ノ構成分子ナリ若シ不法亂暴ナル政府アリ自己ノ政策ニ反對スル議員ヲ議場ヨリ驅逐セントシ犯罪嫌疑ノ名目ヲ以テ之ヲ入監セシメ其議場ニ出ツル能ハサルヲ機トシ主要ナル議案ヲ議決

スルコトアラシカ議會ノ神聖ヲ保チ公平ノ決議ヲ爲ス能ハサルコトトナル此等ノ不都合ヲ生スルコトナカラシムルタメ普通ノ犯罪嫌疑ヲ以テ或一定ノ議員ヲ逮捕セントスルニハ必ラス所屬議院ノ許諾ヲ受ケサル可ラサルコトト爲セリ

第五十三條 兩議院ノ議員ハ現行犯罪又ハ内亂外患ニ關スル犯罪ヲ除ク外會期中其院ノ許諾ナクシテ逮捕セラルルコトナシ

「解」 現行犯罪トハ現在罪ヲ犯シ居ル所ヲ人ニ見咎メラレタル犯罪及ヒ罪ヲ犯シ終リタル瞬間ニ人ニ見咎メラレタル犯罪ナリ」猶ホ准現行犯ナルモノアリ眞ノ現行犯ニ非サルモ刑事訴訟法上現行犯同様ニ取扱ハル准現行犯ノ如何ナルモノナルヤハ刑事訴訟法第五十七條ニ規定セリ
内亂ニ關スル罪トハ舊刑法第二百一十一條ヨリ第二百二十八條ニ規定スル罪ニシテ新刑法第七十七條ヨリ第七十九條ニ規定スル犯罪ナリ
外患ニ關スル罪トハ舊刑法第二百二十九條ヨリ第三百二十二條ニ規定スル罪ニシテ新刑法第八十一條ヨリ第八十九條ニ規定スル罪ナリ

第三款 議事規則

議事ニ關スル細則ハ議院法第二十六條ヨリ第四十一條ニ於テ其大要ヲ規定セリト雖モ議事規則ノ最も主要ナルモノハ憲法第四十六條ヨリ第四十八條ニ至ル三箇條ニ於テ之ヲ明定セリ

第四十七條 兩議院ノ議事ハ過半数ヲ以テ決ス可否同數ナルトキハ議長ノ決スル所ニ據ル

「説明」 本條ハ貴族院及衆議院ノ議決方法ヲ定メタルモノナリ凡ソ合議體ノ機關ニ於テ會議ヲ以テ事ヲ定メントスルニハ常ニ其議決方法ヲ定ムル必要アリ何トナレハ議員總員ノ同意ヲ以テ其會ノ議決ト爲スハ理論上希望スヘキコトナリト雖モ數十人若クハ數百人ノ議員ヲ有スル會議ニ於テハ到底全員一致ノ議決ハ望ム可ラス然レハトテ其少數議員ノ議決ヲ以テ其會ノ議決トセハ多數ノ議員ヲ以テ合議體ヲ組織セシムル本意ニ背ク故ニ其中ヲ取り縱令全議員ノ一致ノ意見ヲ得ル能ハサルモ法律上全議員ノ意見ト見ルヲ得ヘキ多數ヲ以テ議決ヲ爲スヲ必要トス本條ハ此理論ニ據リ英米及ヒ歐洲大陸諸國ノ國會ノ議決方法ヲ參酌シ通常ノ議事ニ於テハ出席議員ノ過半数ヲ以テ決スヘシト爲セリ

過半数ヲ以テ議決スルトキハ「可トスル議員ノ數ト否トスル議員ノ數ト同數ナルトキハ如何スヘキヤ」ノ問題起ル何トナレハ可否同數ナルトキハ僅カニ一人ヲ其何レカニ加フレハ加ヘラレタル方ハ過半数トナル一人ノ差ヲ以テ漸クニシテ成立シタル議事ヲ無効トスルハ不本意ナレハ此ノ如キ場合ニハ議長ノ意見ニヨリ或ハ可トスル方ヲ採リ議決ヲ成立セシメ或ハ否トスル方ヲ採リテ否決ト爲サシムルコトトセリ

右ハ通常ノ議事ニ於ケル議決方法ナリ若シ重大ナル議決事項ヲ議スルニ當テハ其議決ヲ鄭重ニスルタメ賛成者ヲ多クスルヲ必要トス賛成者ヲ多クスルトキハ容易ニ議決ニ至ラス其結果

議事ヲ鄭重ニスルコトトナル故ニ憲法改正ノ議決ノ如キハ最モ其議決ヲ鄭重ニスヘキニヨリ議員三分ノ二以上(三百人ノ議員ナレハ二百一人以上)ノ多數トナラサレハ議決ヲ爲スコトヲ得ストセリ(憲法第七十三條參照)

第四十六條 兩議院ハ各其總議員二分ノ一以上出席スルニ非サレハ議事ヲ開キ議決ヲ爲スコトヲ得ス

「解」 出席トハ議場ニ出席スルヲ云フ故ニ議院ニ登院スルモ委員室ニ居リテ議場ニ出テサルモノハ出席ト云フヲ得ス

「說明」 前記第四十七條ニ於テ兩議院ニ於ケル議事ハ議員ノ過半数ヲ以テ決スヘキコトヲ說明セリ於此過半数トハ議員全數ノ過半数ナルヤ否ヤノ疑起ル議員全數出席スルコトハ理論上希望スヘキコトナリト雖モ此ノ如キコトハ到底望ムヘカラス左レハトテ極ク少數ノ議員出席スルモ議事ヲ開キ其過半数ヲ以テ議決ヲ爲スヘシトセハ多數ノ議員ヲ以テ議會ヲ組織セシ本意ニ背ク此ニ於テ統計ニ照ラシ他國ノ實例ヲ參酌シ議事ヲ開クヘキ議員ノ出席數ヲ定ムル必要アリ本條ハ歐米諸國ノ憲法ヲ參照シ總議員三分ノ一以上(例ハ議員總數三百人トスレハ百一人以上)出席スレハ議事ヲ開クコトヲ得ヘシトセリ

第四十八條 兩議院ノ會議ハ公開ス但シ政府ノ要求又ハ其院ノ決議ニ依リ秘密會ト爲スコトヲ得「解」 公開トハ一定ノ規則ヲ守ル以上ハ何人ニモ傍聽ヲ許スヲ云フ一定ノ規則ヲ守ルト云フハ傍

聽スルニハ議員ノ紹介ヲ要ス又兇器ヲ携帯シテ議場ニ入ルヲ許サスト云フノ類ナリ其院ノ決議ニ依リ秘密會ト爲ス場合 議長又ハ議員十人以上カ公開ヲ停ムルコトヲ發議スルコトヲ要ス(議院法第二十七條)公開停止ノ發議アルトキハ議長ハ直ニ傍聽人ヲ退去セシメ公開ヲ停止スヘキヤ否ヤニ付キ別ニ討論ヲ用シテ直ニ可否ノ決ヲ採リ(議院法第二十八條)可決シタルトキハ公開ヲ停ム

政府カ秘密會ノ要求ヲ爲シタル場合ニハ議院ハ之ヲ拒ム權利ナク必ラス公開ヲ停止セサル可ラサルニ依リ前述ノ如ク議決ヲ手續ヲ必要トセス直ニ傍聽人ヲ退場セシメ公開ヲ停ムヘキモノトス

「說明」 如何ナル場合ニ會議ノ公開ヲ停ムヘキカ是レ憲法及議院法ニ於テ規定セサル所ナリ故ニ如何ナル場合ニ於テモ政府ハ公開停止ノ要求ヲ爲シ又其院ニ於テモ自由ニ公開停止ノ議決ヲ爲スコトヲ得ヘシト雖モ多クハ議事カ外交又ハ内國樞要ノ事務ニ關シ之ヲ公開スルトキハ公益秩序ヲ害スル虞アルトキニ議事ノ公開ヲ停止スルモノトス

公開停止ノ結果ハ(1)前述ノ如ク公衆ノ傍聽ヲ禁シ(2)猶ホ秘密會議ノ議事ハ新聞雜誌ニ登載スルコトヲ禁スルノミナラス一切之ヲ刊行スルコトヲ禁ス是レ公衆ノ傍聽ヲ禁スルノミニシテ其議事ヲ印刷刊行スルコトヲ禁止セサルトキハ議事ノ模様ハ世間一般ニ知レ亘リ公開禁止ノ目的ヲ達スルコト能ハサレハナリ(議院法第二十九條)

第四款 内部的規則ヲ定ムル權

議院ノ内部ニ於ケル諸種ノ關係ハ憲法及ヒ議院法ニ於テ定メタルモノ多シ然モ此等内部ノ整理ニ關スル規則ハ到底憲法及ヒ議院法少數ノ條項ヲ以テ之ヲ定ムル能ハス又此等最高ノ法規ヲ以テ院內些末ノ事柄ヲ規定スル必要ナシ是レ憲法第五十一條ヲ以テ内部ノ整理ニ必要ナル諸規則ヲ定ムル權能ヲ兩議院ニ認許セル所以ナリ

第五十一條 兩議院ハ此憲法及議院法ニ掲クルモノノ外内部ノ整理ニ必要ナル諸規則ヲ定ムルコトヲ得

「説明」 本條ニ依リ兩院ニ於テ設ケタル規則ノ主要ナルモノハ貴族院規則及ヒ衆議院規則ニシテ此等規則ニ規定セル院內事項ノ著シキモノハ議員ノ資格審査ニ關スル事項、議員ノ懲罰ニ關スル事項、院內ノ警察、議員ノ請暇、議員ノ辭職ニ關スル事項等ナリ

第六節 帝國議會ノ召集

議會ヲ召集スルトハ議會ヲ開クタメ議會ヲ組織スル所ノ議員ヲ議會開設地ヘ呼ビ集ムルヲ云フ召集ノ方法ハ各議員ニ對シテ上京ヲ命セス國務大臣ノ副署シタル召集ノ詔勅ヲ官報ニ掲載シ普ク召集アリタルコトヲ知ラシム而テ此詔勅ハ議院法第一條ニヨリ議院集會ノ日ヨリ少クトモ四十日前ニ發布セラルヘキモノトス

第七節 開會

開會トハ憲法ノ規定ニ從ヒ統治機關トシテ行動スヘキ狀態トナルコトヲ云フ(憲法第四十四條參照)開會ニ依リテ會期始マルヲ以テ會期中議員ノ有スル特權(例、議院ノ許諾ナクシテ逮捕セラレサル權ノ如シ)ノ如キハ開會ノ時ヨリ始マル

第八節 閉會

閉會トハ會期ノ盡クルニヨリテ其年ノ議會ノ終了スルコトヲ云フ「現在ノ議會カ終リテ告クル點ニ於テハ解散ニ異ナラスト雖モ解散ハ會期終了前ニ於テ其議會ヲ終了セシムル點ニ於テ閉會ト異ナルモノナリ(憲法第四十四條參照)」議院法第二十六條ニ依レハ閉會ハ必ラス閉會式ヲ以テ行ハル故ニ會期盡クルモ閉會式ナキ間ハ法律上閉會アリト云フコトヲ得ス故ニ會期終了ノ翌日ヨリ閉會式ヲ行フ日迄ハ會期ノ延長アリタルモノト解釋スルヲ正當トス

第九節 會期

會期トハ議會ノ開會ヨリ閉會ニ至ルマテノ期間ヲ云フ其間ニ於テ停會、休會等議會ノ行動ヲ休止スルコトアルモ其日數ハ總テ會期中ニ算入セララル

會期ハ議會ノ種類ノ異ナルニ依テ異ナリ

(1) 通常會ノ會期ハ三ヶ月ナリ

第四十條 帝國議會ハ三箇月ヲ以テ會期トス必要アル場合ニ於テハ勅令ヲ以テ之ヲ延長スルコトアルヘシ

「説明」 本條ハ通常會ノ會期ヲ三箇月トスル原則ヲ定メ同時ニ例外トシテ會期ヲ延長スル場合アルコトヲ規定セリ蓋シ三箇月ノ會期ハ通常ノ場合ヲ想像シテ定メタルモノナリト雖モ非常ノ

場合ニ遭遇シ重大ナル議題數多アリ到底三箇月ノ會期ニテハ之ヲ議決シ能ハサルコトアレハナリ

會期ヲ延長スルニ勅令ヲ以テスルハ其手續ヲ嚴重ニシ容易ニ會期ヲ延長スルコトナカラシメントスルナリ

(2) 臨時會ノ會期ハ其臨時會ヲ召集スル詔勅ニ於テ其時ニ定ムル故法律上一定セス

第四十三條 臨時緊急ノ必要アル場合ニ於テ常會ノ外臨時會ヲ召集スヘシ

臨時會ノ會期ヲ定ムルハ勅命ニ據ル

「説明」 通常會ハ毎年一度之ヲ召集スヘキコトハ憲法第四十一條ニ定ムト雖モ國家ノ事務ハ無限ナリ非常(例、戰爭)ノ場合ニハ通常會ノ外臨時會ヲ召集シ緊急ノ事件ヲ議決スル必要ヲ生スルコトアリ是レ本條第一項ノ規定ヲ設ケ通常會ノ外臨時會ヲ召集シ得ルコトヲ定ムル所以ナリ

「解」 勅令トハ帝國議會ノ協賛ヲ經テ天皇カ直接ニ制定公布シ給フ命令ナリ

(3) 解散後ノ議會ノ會期ハ場合ニ依リテ異ナル普通ハ臨時會ナリ(蓋シ解散ハ臨時ノ出來事ニシテ此臨時事件ノ發生シタルタメ召集シタル議會ナレハナリ)隨テ其會期ハ法律上一定セス其召集毎ニ勅命ヲ以テ定メラル

解散後議會ヲ召集スル時期カ丁度通常會ヲ召集スヘキ時期ト爲リタル場合ニハ其會ハ通常會ナリ隨テ其會期ハ三箇月トス

第十節 帝國議會ノ停會

停會ニ二種アリ

- (一) 兩院ノ停會 ハ議院カ不當若クハ不法ナル決議ヲ爲シ若クハ爲サントスル場合ニ其反省ヲ促スタメ勅命ヲ以テ會期中一時議會ノ行動ヲ停止セシムルヲ云フ(停會中ハ本會ノ議事ハ勿論委員會ト雖モ之ヲ開クヲ得ス併シ停會ハ單ニ議會ノ行動ヲ停ムルニ止マリ解散ノ如ク議會ノ成立ヲ失ハシムルモノニ非サルニヨリ停會ノ期限經過後ハ停會前ノ議事ヲ繼續スルコトヲ得又停會中ハ會期中ナルニヨリ議員ハ憲法第五十三條ニ依リ身體ノ自由ヲ保護セラルルモノトス(憲法第四十四條參照))
- (二) 貴族院ノ停會 ハ二院制ノ原則ニ依リ衆議院解散ノトキ貴族院ノ議事ヲ停ムルタメ命セラルル

モノニシテ實際ハ閉會ト同様ナリ

第十一節 議院ノ休會

休會トハ勅令ニ依ラス議事ノ都合ニヨリ各議院カ自ラ決議シテ會議ヲ中止スルヲ云フ
休會ノ決議ヲ爲ス主ナル場合ハ(1)議案ナキトキ、(2)皇室等ニ尊敬ノ意ヲ表スルタメナルトキ、(3)特別
ノ人ニ對シ慶意若クハ弔意ヲ表スルトキ等ナリ

第十二節 衆議院ノ解散

解散トハ現在ノ議會ノ行動カ不法若クハ不當ニシテ停會ヲ命スルモ反省セシムル見込ナキ場合ニ議院
ヲ改造シ議會トシテノ職務ヲ完ウセシメンタメ現在ノ議員ノ資格ヲ喪失セシムル處分ナリ

第四十五條 衆議院解散ヲ命セラレタルトキハ勅命ヲ以テ新ニ議員ヲ選舉セシメ解散ノ日ヨリ五箇
月以内ニ之ヲ召集スヘシ

「説明」 解散ヲ命セラルルハ衆議院ノミニシテ貴族院ニ解散ナシ(衆議院ノ解散中ハ貴族院ハ停
會セラルルノミ)蓋シ貴族院議員中ニハ皇族及公侯爵ノ世襲議員並ニ勅選セラレタル終身議
員其大部分ヲ占メ其性質上解散ヲ命スルコト能ハサルニ由ル
解散ヨリ五箇月以内ニ召集セシムル所以ハ若シ解散後ハ何時議會ヲ召集スルモ可ナリトセハ

壓制亂暴ナル國務大臣ハ議會ノ形勢自己ニ不利ナルコトヲ豫知スルトキハ開會式ヲ舉クルヤ
否ヤ直チニ衆議院ニ解散ヲ命シ其結果貴族院ノ議事ヲモ停止セシメ翌年ノ通常會期マテ議會
ヲ召集セス「毎年一回帝國議會ヲ召集スレテフ憲法ノ明文ヲ蹂躪スルカ如キ不都合ヲ生セシム
ルニ至レハナリ

第十三節 帝國議會ノ議員

第一款 議員ノ任期

貴族院議員中伯、子、男爵ノ互選議員及ヒ多額納稅議員ノ任期ハ共ニ七年ナリ(皇族、公、侯爵ノ議員及
勅選議員ハ終身議員タルニヨリ任期ナシ)衆議院議員ノ任期ハ總テ總選舉ノ期日ヨリ滿四ケ年ナリ

第二款 議員ノ權利

第一項 質問權

質問權トハ内國ノ政治又ハ外交政略ニ付キ不明ナル點ニ付キ説明ヲ求ムル權ナリ
議院法第四十八條乃至第五十條ノ規定ニヨリ議員三十人以上ノ贊成者アルトキ質問スルコトヲ得ルモ
ノニシテ質問ノ主意ハ書面ニ認メテ提出スヘシ而テ政府ハ質問ニ對シ必ラス答辯ヲ爲スヘク若シ答辯
ヲ與ヘサルトキハ其理由ヲ説明セサル可ラス

第二項 議案及上奏建議發案ノ權

兩議院ノ議員ハ二十人以上ノ賛成ヲ得レハ議案ヲ發議シ並ニ政府及ヒ他院ヨリ提出セル議案ニ對シ修正ノ動議ヲ發スルコトヲ得(議院法第二十九條)兩議院ノ議員ハ三十人以上ノ賛成ヲ得レハ上奏又ハ建議ノ動議ヲ起スコトヲ得

第三項 發言表決ノ自由權

發言表決ノ自由權ハ英國ニ發シ終ニ文明諸國ノ憲法ニ採用セララルルニ至リ我國ニテモ憲法第五十二條ニ於テ此權利ヲ認ムルニ至レリ
議員ニ發言表決ノ自由權ヲ與フル目的ハ政府ノ干涉ヲ絶チ議員ヲシテ獨立自由ニ其職務ヲ盡サシメントスルニアリ

第五十二條 兩議院ノ議員ハ議院ニ於テ發言シタル意見及ヒ表決ニ付院外ニ於テ責ヲ負フコトナシ但シ議員自ラ其言論ヲ演說、刊行、筆記又ハ其他ノ方法ヲ以テ公布シタル時ハ一般ノ法律ニ依リ處分セラルヘシ

「解」 責ヲ負フコトナシトハ法律ニ規定スル所ノ責任ヲ負ハスト云フ意ナリ詳言スレハ刑法ニヨリ刑罰ヲ受ケス官吏ニシテ議員タル場合ニ懲戒處分ヲ受ケスト云フ類ナリ

院外ニ於テ前述セシ無責任ハ議院内ニ於テノコトナリ故ニ議員ノ發言カ他ノ議員ノ侮辱ニ直リ又ハ議長ノ許可ナクシテ發言シタル場合ノ如キハ議院内ノ規則ニヨリ責任ヲ負フ

「說明」 政府ノ不法ナル干涉ヲ防クタメニ議員ノ發言ハ政府攻撃ノ演說等ニテ普通ナレハ罪トナルヘキモノナルモ議院外ニ於テ總テノ責任ヲ負フコトナシト定メタルモ若シ議員カ議院内ニ於テ爲シタル發言其儘ヲ議院外ノ演說會ニテ述ヘ又ハ新聞雜誌ニ投書スルトキハ一般ノ演說又ハ論說ト同シク治安警察法、新聞條例等ニ依リテ處罰セラルヘシ要スルニ議員ノ發言、表決ノ自由權ハ議院内ニ限ルモノト知ルヘシ

第四項 身體ノ自由權

是レ憲法第五十三條ノ規定スル所ニシテ本編第二章第五節第二項(五)ノ所ニ於テ詳說シタレハ茲ニ之ヲ略ス

第五項 歳費及ヒ旅費ヲ受クル權

議員ノ手當ニ付テハ日當主義ヲ採ル國ト歳費主義ヲ採ル國アリト雖モ我國ニテハ歳費主義ヲ採リ貴族院ノ議員(皇族及ヒ公、侯爵ノ議員ヲ除ク)衆議院議員ハ二千圓ノ歳費ヲ受ケ兩院ノ議長ハ五千圓、兩院ノ副議長ハ三千圓ノ歳費ヲ受ケル歳費ハ議員タルノ地位ニ應スル生活ヲ爲サシムルタメ之ヲ給スル

モノナルニ依リ其性質官吏ノ俸給ト異ナルコトナシ故ニ辭退スルコトヲ許スヘキニアラスト雖モ議院法第十九條ハ之ヲ辭退スルコトヲ許セリ
議員ハ居住地ト議會所在地ノ距離ノ遠近ニヨリ旅費ヲ受取ルコトヲ得

第三款 議員ノ義務

第一 議員ハ召集ニ應スル義務アリ」若シ應セサルトキハ歳費ヲ受クルコトヲ得サルノミナラス時トシテハ除名セラルルコトアリ

第二 議員ハ必ラス自ラ議場ニ出席セサル可ラス此義務アル結果トシテ更ニ左ノ効果ヲ生ス

(一) 代人ヲシテ議場ニ出席セシム可ラス

(二) 缺席スルトキハ届出サル可ラス

第三 議員ハ選舉人ノ指示若クハ委囑ヲ受ク可ラス」立憲國ノ議會ハ統治者ノ機關ナルコト本編第二章一節ニ於テ説明シタル所ノ如シ統治者ノ機關ナル點ニ於テ裁判所又ハ國務大臣ト其性質相同シトセハ議會ノ組成分子タル議員カ選舉人ノ指圖ヲ受ケ若クハ其囑託ヲ受ク可ラサルコト勿論ナルニ獨逸諸邦殊ニ索遜(憲第八十一條)巴威里(憲法第七章第二十五條)等ノ憲法及ヒ我國ノ府縣制(第四十六條)郡制(第三十四條)市制(第三十六條)町村制(第三十八條)ニハ「議員ハ選舉人ノ指示若クハ委囑ヲ受ク可ラス」テフ明文ヲ設ケタリ是レ中世行ハレタル階級議會ノ時代ニ於テ「議員ハ國民ノ各階級

(貴族、僧侶、平民ト云フ階級)ノ代表者ナリ故ニ議會ニ臨ンテハ其階級ノ指圖ニ從ヒ若クハ囑託通りノ意見ヲ述ヘサル可ラス」ト云ヘル古キ政治論ヲ排斥スル意ヲ現ハスタメニ特ニ之ヲ明定セシナリ然ルニ現行憲法ニ於テハ之ヲ明定セス是レ當然ニシテ云フヲ俟タサル所ナリト爲シタルナリ

第四 議員ハ議院内ニ於ケル整理權ニ服從スル義務アリ」此義務ニ違犯スルトキハ懲罰ヲ加ヘラル(議院法第九十四條乃至第九十九條參照)

第五 議員ハ其地位ヲ利用シテ不正ナル行爲ヲ爲ス可ラサル義務アリ (明治三十四年法律第三十七號 濫職法參照)

第四款 議員ノ資格消滅

議員タル資格ノ消滅スル主ナル場合左ノ如シ

(一) 任期滿了(本編第二章第十五節第一款參照)

(二) 死亡

(三) 解散(本編第二章第十四節參照)

(四) 辭職」衆議院議員ハ自由ニ辭職シ得ルコト議院法第八十三條ノ規定スル所ナリ貴族院議員中皇族及ヒ公、侯爵議員ハ其身分當然ノ結果トシテ議員タルモノナルニヨリ辭職スルコトヲ得スト雖モ伯、子、男爵議員及ヒ勅選議員ハ辭職ヲ爲シ得ルコト衆議院議員ニ同シ

(五) 除名 衆議院議員ニシテ(1)不當ノ事由ナクシテ勅諭ニ指定シタル期日後一週間内ニ召集ニ應セサルトキ、(2)正當ノ理由ナクシテ會議又ハ委員會ニ出席セサルトキ、(3)賜暇ノ期限過キタルニヨリ議長ヨリ特ニ招狀ヲ受ケタル後一週間内ニ於テ猶ホ出席セサルトキハ除名セラル(議員法第九十六條及ヒ第九十九條參照)

(六) 被選資格ノ喪失

兩院ノ議員ニシテ議員ニ選舉セラルルニ至リタル資格(本編第二章第三節及ヒ第四節參照)ヲ失フニ至リタルトキハ當然議員タル職ヲ失フ(議院法第七十七條參照)

(七) 衆議院議員ニシテ貴族院議員ニ任セラレタルトキ(例ヘハ從來衆議院議員タル者カ貴族院議員ニ勅任セラレタル場合ノ如シ)ハ當然衆議院議員タル職ヲ退ク是レ議院法第七十六條ノ明定スル所ナリ蓋シ何人ト雖モ同時ニ兩院ノ議員ヲ兼ヌルコトヲ得サルハ憲法第三十六條ノ明定スル所ナレハナリ

第十四節 議長及副議長

議院ハ(1)議員、(2)議長及ヒ副議長、(3)事務官ニヨリテ組織セラルル前節ニ於テ議員ニ關スル説明ヲ爲シタルニヨリ本節ニ於テハ議長及ヒ副議長ニ關スル説明ヲ爲シ次節ニ於テ事務官ニ關スル説明ヲ爲サム

(一) 議長及副議長ノ選任

貴族院ノ議長及ヒ副議長ハ其議員中ヨリ直ニ勅任セラルル衆議院ノ議長及ヒ副議長ハ議院ニテ三名ノ候補者ヲ選ビ其中ヨリ勅任セラルルナリ

(二) 任期

貴族院ノ議長及ヒ副議長ノ任期ハ七年ニシテ衆議院ノ議長及ヒ副議長ノ任期ハ議員ノ任期ト同様ナリ但シ例外トシテ兩院ノ議長及ヒ副議長ハ任期滿限ニ達スルモ後任者ノ勅任セラルル迄ハ仍ホ其職務ヲ繼續スルモノトス(議院法第十五條)

(三) 議長ノ職務

(甲) 議長ハ議院ヲ代表スル職權ヲ有ス其代表權ヲ有スル結果トシテ更ニ左ニ權限ヲ有ス

(1) 各院上奏スルトキハ上奏文ニ議長ノ名ヲ署シ又參内シテ謁見ヲ請フトキモ議長ヲ以テ議院ノ總代トス

(2) 政府ニ對シ建議書ヲ差出スニモ議長ヨリ之ヲ提出スルモノトス

(3) 議案ヲ他院ニ移ストキハ議長ヨリ之ヲ他ノ議長ニ送達ス

(4) 議院ニ對シ侮辱罪ヲ犯ス者アルトキハ各院ノ議長告訴者トナル

(5) 衆議院議長ハ議員ニ缺員ヲ生セシトキ内務大臣ニ對シ補缺選舉ヲ求ム

(乙) 議場ノ秩序ヲ維持スル職權アリ此職權アル結果トシテ更ニ左ノ權限ヲ有ス

(1) 開會中院内ノ警察權ハ議長之ヲ行フ隨テ各院ニ出張スル警察官吏ハ議長ノ指揮ヲ受ク若シ議