

823.3
H97

~~926~~

穗積八東著

憲法提要 下卷

東京有斐閣書房

明治
43. 1
圖書

第四編 統治ノ機關

第一章 總論

憲法上ノ
統治機關

憲法第四條ニ曰ク、天皇ハ國ノ元首ニシテ統治權ヲ總攬シ、此ノ憲法ノ條規ニ依リ之ヲ行フ。而シテ憲法ノ條規ハ一定ノ機關ヲ置キ、統治權ノ行使ハ之ニ依リ、ヘキコトヲ定ム。帝國議會ハ立法權ニ協贊シ、政府ハ大權ヲ輔翼シ、裁判所、司法權ヲ行フカ如キナリ。之ヲ憲法上ノ統治機關ト謂フ。

天皇ハ國ノ元首ニシテ統治權ノ總攬者タリ、統治權ノ主體ニシテ、其ノ機關タルニ非サルハ言フ俟タサルナリ。帝國議會、政府、及裁判所、ハ君主其ノ國ヲ統治スルノ憲法上ノ機關ニシテ、統治權ノ主體タルニ非サルコト亦明白ナリ。統治ノ主體ト、其ノ機關トハ、本末主従ノ分界アリ、明瞭シテ

混スルコトヲ許サス、此レヲ我カ憲法ノ大義トス。』

按スルニ、此ノ大義ハ之ヲ我カ國體ニ照シ、事明白、更ニ言説ヲ須キサルナリ。然ルニ世ノ歐洲國法論ニ心醉スル者ハ、予カ統治ノ主體ト其ノ機關トヲ分割スルノ言説ヲ非難シ、天皇ハ帝國議會、政府、裁判所ノ類ト俱ニ國家ノ機關ノ一タリト論ス。其ノ論國體ニ關スル頗ル重大ナリ、故ニ予ハ多年其ノ非理ヲ辯疏シ、此ノ大義ヲ聲明シテ名分ヲ正スコトヲ怠ラサリキ、其ノ說述積テ別ニ冊ヲ爲ス、今一々茲ニ之ヲ引クノ煩ヲ爲ササルナリ。抑、我カ帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治ス、天皇ハ國ノ元首ニシテ統治權ヲ總攬ス、大憲ノ明文炳トシテ日星ノ如シ、而シテ憲法ヲ定メ、議會、政府、裁判所ヲ設クルカ如キハ、皆主權者カ國家ヲ統治スルノ方法タルニ過キス、主客本末ノ分義言ハスシテ昭カナリ。蓋歐洲ノ君主國ハ其ノ體制由來我ト同シカラス、君主ト國會ト、兩兩相對峙シ

テ、俱ニ統治ノ柄ヲ執ルハ彼ノ建國ノ本領トスル所ナリ。古昔、部落政治ノ時、既ニ君主ト民會ト相對峙ス、中古、封建ノ世ニ及ヒテハ、諸侯豪族ノ階級會議タル國會ハ國王ト對等併立シテ讓ラス、所謂兩頭政治ノ形ヲ爲セリ。而シテ近時ノ所謂立憲君主國ナル者ハ實ハ中古以來ノ諸侯豪族ノ階級會議ヲ改メテ國民代表ノ會議ト爲シタルノミ、仍君主ト國會トノ兩頭政治タルノ性質ハ之ヲ保有スルナリ。故ニ彼ニ在リテハ君主ト國會トハ、其ノ來歴ニ於テ、其ノ法理ニ於テ、兩立對峙シテ俱ニ國家統治ノ主腦タル者ナリ。抑、我カ國會ノ制ハ其ノ形式ハ彼ニ倣フ所ナリトスルモ、其ノ由來ハ全ク之ト相反ス、全權ノ君主、統治者ノ位ニ居リ、而シテ欽定ノ憲法ヲ以テ新ニ國會ヲ設ケ、統治ニ協賛スルノ機關トス、政府、裁判所、諸機關ヲ設クルト其ノ趣ノ異ナル所アルコトナシ。之ヲ統治ノ機關ト謂フハ即チ君主、國ヲ治ムルノ機關タルノ意ナリ、

故ニ統治ノ主體ト其ノ機關トヲ分劃シ、以テ名分ヲ正ス、本末自ラ明カナリ、冠履豈同架スヘケンヤ。』

統治機關ノ意義

統治ノ機關トハ、統治權ノ行使ノ爲ニ之ヲ設クルノ機關ノ義ナリ。機關ハ自然意思ヲ收容シテ法律意思ノ構成ニ參加セシムルノ設備ナリ。憲法上ノ統治機關トハ憲法ヲ以テ之ヲ設備スル者ノ謂ナリ。機關ト謂フトキハ自己ノ爲ニ存在シ行動スルノ主體タルニ非ス、他ノ目的ノ爲ニスルノ設備タルコトヲ意味ス。自主ノ目的ナク、獨立ノ人格意思ナキコト、是レ機關ノ機關タルノ性格ナリ、若之レ有ランニハ、是レ機關ニ非スシテ即チ主體タランノミ。機關ハ自然意思ニ成ルト雖、之ヲ以テ機關自己ノ意思ト爲スニ非ス、主體ノ法律意思ノ構成ニ貢獻スルニ過キサレナリ。』
按スルニ、機關ト謂フ語、本來一定ノ意義アルニ非ス、予ハ憲法ヲ解説ス

ルノ便宜ノ爲ニ之ヲ本文ノ意義ニ假用スルノミ。或ハ之ヲ生物ノ意義ニ用ヒ、深遠ノ義理ヲ附會シテ說述スルアリ、獨乙國法學者ノ一派ノ國家有機體說ノ如キナリ。或ハ之ヲ事務所ノ意義ニ用ヒ、有形ノ營造物ト混淆スルノ思アラシムルノ說述アリ。或ハ之ヲ一種異様ノ法人ナルカ如ク説キ、機關人格ナル特殊ノ觀念ヲ懷ク者モアリ。諸家ノ說紛紛トシテ歸一スル所ナシ、多クハ言語文字ノ論ニ係ル、一一之ニ拘泥シテ辯明スルノ要アルヲ見ス、蓋用語ハ各自其ノ便トスル所ニ從フテ可ナリ。若機關ト謂フ語予ノ指ス所ニ當ラストセハ、他ノ用語ヲ以テ之ニ代ヘンノミ。統治機關ハ單純ナル事務所ノ義ニ非ス、自然意思ヲ收容シテ法律意思ノ構成ニ參加セシムルノ設備ナリ。或ル仕事ノ爲ニ勞力ヲ供給スルノ設備ハ事務所ナリ。法律意思ノ構成ノ爲ニ自然意思ヲ供給スルノ設備ハ機關ナリ。機關ハ事務所ヲ要スルコトアレ

トモ、二者ハ全ク其ノ觀念ヲ異ニス、例セハ内務大臣ハ行政機關ナレトモ内務省ハ其ノ事務所ナルカ如シ。事務仕事ハ如何ニ精神ヲ勞スルコト大ナリトスルモ、法理ノ觀察ニ於テハ之ヲ勞力ノ供給ナリト念セサルヲ得ス。之ニ反シ國家意思ノ構成ニ參加スルコトハ筋肉ノ勞固ヨリ之ニ伴フト雖、法理ノ觀察ニ於テハ、之ヲ意思ノ供給ナリト念セサルヲ得ス。國家意思ノ決定ヲ實行スルコト、其ノ決定ニ參加スルコトトハ、之ヲ混スヘカラス、前者ノ爲ニハ事務所アリ、後者ノ爲ニハ機關アルナリ。機關ハ人格アリ、意思アル、自然人ヲ以テ之ヲ構成ス、然レトモ之ヲ以テ機關其ノ者カ人格意思ヲ具有スルノ義ナリト誤解スヘカラス、國家カ自己ノ機關ヲ運轉スルニ自然人ノ力ヲ借ルモノタレハナリ。

○機關ニ意思ナシ、機關ヲ成ス自然人ニ自然意思アルノミ、機關ハ主體ノ意思發動機ナリ。機關ニ自主ノ目的ナシ、機關ヲ成ス自然人ニ自主

ノ目的アルノミ、機關ハ主體ノ手足ナリ。機關ニ權利ナシ。機關ヲ成スノ自然人ニ權利アルノミ、機關ノ主體ニ於ケルハ、唯官能作用アルニ過キサルナリ。政治ノ談トシテ議會ノ意思、政府ノ意見ト謂フカ如キハ、議員タリ大臣タルノ自然人ノ自然意思ノ如何ノ謂ナリ。機關ノ權限ト謂ヒ、其ノ職務ト謂フカ如キハ各機關ヲ構成スルノ自然人ノ職權職務ノ謂ニ外ナラス。又機關ハ機關トシテ自主ノ本體タルカ如キ外觀アルコトアリ、國家行政ノ機關トシテ地方自治體アルカ如キナリ。然レトモ此ノ混同ハ二様別個ノ資格ヲ分界セサルノ推理ノ過失ニ出ツ。自治體ハ自主ノ本體ニシテ他ノ機關ニ非ス、之ヲ國家行政ノ機關ナリト謂フハ自治制ヲ布キタルノ立法政策ノ見地ヨリスルモノニシテ、法律關係ノ上ニ於ケル自治體ノ身位ハ自主ノ本體タルコト他ノ人格者ト異ナルコトナキナリ。而シテ國家ハ此ノ自主ノ團體ニ、國家中

中央ノ行政事務ノ施行ヲ命スルコトアルヲ妨ケス、但シ所謂自治體ト謂フ觀念ハ自己ヲ本位トスルモノニシテ、政府ノ機關(官府)ニ非サルノ義ヲ其ノ本質トスルハ明白ナリ、然ラサレハ之ヲ自治體ト謂フノ意義ヲ失フヘキナリ。』

統治ノ主體ト其ノ機關及機關相互ノ關係

統治ノ主體ト統治ノ各機關トノ間、及機關相互ノ間ニハ、權力服從若ハ權利義務ノ關係ナク、委任代理ノ關係モナシ、二者ノ間、自他ノ別ナキ、猶人ノ其ノ手足ニ於ケルカ如キナリ。外部ニ對シテハ手足即チ人ナリ機關即チ國家ナリ。國家内部ノ構成トシテハ、機關ノ設備、事務ノ分配、及各機關ノ關係ハ、法則ヲ以テ之ヲ定ム、憲法ハ主トシテ此ノ關係ノ規定ヲ其ノ内容トスル者ナリ。若、主體ト機關トノ間、及機關相互ノ間、自他ノ別ナシトセハ、其ノ間ノ關係ハ、事實ノ問題タルヘク、法律ノ問題タルヘカラス、何ノ

故ニ法則ヲ以テ之ヲ定ムルノ要アルカ。法律關係ハ意思ト意思トノ關係ナリ、法則ハ意思ノ限界ヲ定ムルモノナリ。意思ノ主體ナラサルノ機關相互、若ハ其ノ國家トノ關係ハ、法律關係タル能ハス、隨ヒテ法則ノ定ムヘキ所ニ非サルハ明白ナリ。然レトモ統治機關ハ自然人ニ成ル、機關ハ意思ノ主體ニ非サルモ、其ノ構成要素タル自然意思ノ交錯ハ即チ之アリ。此ノ見地ヨリシテ、機關ノ設備、事務ノ分配ハ法律關係ノ交錯ヲ意味シ、法則ノ之ヲ定ムルコトヲ要スルナリ。憲法ハ統治ノ主體及各機關ノ關係ヲ規律ス、實ハ主體ヲ成シ、機關ヲ成ス、ノ自然意思ノ、交錯シテ國家唯一ノ法律意思ヲ構成スルノ關係ヲ規律スル者ナリ。』

按スルニ、公法ノ趣味ハ、法律意思、自然意思ノ分化シテ綜合スルノ機微ヲ洞察スルノ明ナクシテハ、遂ニ之ヲ解スルコト能ハサルヘキナリ。此ノ一事、予カ年來ノ主張ニ係リ、別ニ屢其ノ見ヲ公ニセリ、毎年ノ大學講義ノ外法學

學協會雜誌第二十五卷第一號自然意思及法律意思、同第二十六卷第一號權力ノ分立、同第二十七卷第一號第一號法律意思自然意思ノ分化綜合。

權力ハ意思ナリ、國權ハ國家ノ意思ナリ、而シテ國家ハ自然人ニ非ス、自然意思ヲ有セス、唯法上ノ人格、法上ノ意思ヲ有スルノミ。此ノ法上ノ意思ハ如何ニシテ存立スルカ。即チ自然意思ノ配合ニ由リテ支持セラルルナリ。國體政體ノ如何ハ此ノ配合ノ如何ナリ、憲法ハ即チ此ノ配合ノ規定ナリ。國家ノ法律意思ヲ鑄解シテ、之ヲ自然意思ニ分析シ、再ヒ其ノ自然意思ヲ配合シテ、法律意思ヲ鑄造ス、是レ憲法推理ノ趣味ノ存スル所ナリ。予ノ統治權關ノ性質ヲ解スル亦此ノ意義ニ於テスルナリ。機關ヲ機關トシテハ單純ニ統治ノ設備タリ、獨立ノ人格意思アルコトナシ、而モ所謂公用營造物ナル者トハ其ノ意義ヲ異ニス、單ニ國家ノ勞役ニ供用スルニ非ス、國家ノ法律意思ノ構成ニ參與スル者タレバナリ。機關ハ自然意思ヲ鑄解シテ更ニ法律意思ヲ鑄造スルノ設

備タリ。自然意思ヲ自然意思トシテハ國家ノ意思トナラス、憲法上ノ機關ヲ通過スルコトニ由リテ鑄解セラレ、鑄造セラレテ、始テ國家ノ法律意思トシテ通用スルモノナリ。自然意思ハ機關ヲ離レテハ其ノ用ヲ爲サス、機關ハ自然意思ヲ離レテハ亦其ノ用ヲ爲サス。然レトモ亦自然意思ト機關トハ同一物ニ非サルナリ。機關其ノ者ト、機關ノ發動カタル自然意思トテ、雜然混同シ又ハ絕對ニ分離スルコト、是レ即チ由來通説ノ短所タリ。學説ハ從來統治ノ機關其ノ者ヲ視テ意思權力ノ主體ナリト念ス。然ラサレハ他ノ極端ニ走り、統治機關ハ單純ナル國家ノ事務所ナリト念ス、事務ヲ執ル場所ノ意ナリ。此ノ二者ノ共ニ謬レル者ナルコトハ蓋辯セスシテ明カナラン。機關ノ機關タルハ自然意思ヲ其ノ發動力トスルコトニ存ス、而モ二者ハ其ノ觀念ヲ異ニス。外ニ向フテハ統治ノ機關ハ即チ國家ノ事務所ナリ、内ニ於テハ機關ノ

分立ハ自然意思ノ分立ヲ意味ス。外ニ向フテハ國家ト機關及機關相互ノ間ニ、法律關係ノ認ムヘキナシ、機關即チ國家ナリ、内ニ於テハ其ノ間錯雜セルノ法律關係アリ、自然意思ノ法律意思ヲ構成スルノ關係ナリ、機關ノ分立ハ即チ自然意思ノ分立ヲ意味スレハナリ。憲法ノ推理ハ此ノ兩面ノ關係ヲ辯明スルコトヲ主旨トス、本章ニ掲クル統治機關ノ論亦此ノ意ニ於テ之ヲ解スヘキナリ。』

機關ノ權限

君主ハ憲法ヲ以テ機關ヲ設ケ、國ノ統治事務ヲ分類配當シ、之ニ依リテ之ヲ行フ。各機關カ其ノ配當セラレタルノ事務ヲ行フハ其ノ官能ナリ。官能ハ局部ノ全體ニ供應スルノ作用ヲ謂フナリ。此ノ官能作用ヲ指稱シテ機關ノ權限ト謂ヒ、又職權、職務ト謂フノ例ヲ爲セリ。權限若ハ職權、職務トハ本權能ノ限界ヲ指スノ義ニシテ、權力、權利ノ主體タル者ニ對ス

ルニ非サレハ之ヲ稱セサルナリ。機關ハ官能ヲ有スト謂フヘキモ、權限ヲ有スト謂フハ實ハ當ラス。唯、機關ヲ構成スルノ自然人ノ見地ヨリシテ、形容シテ之ヲ機關ノ權限ト謂フノ慣例ヲ爲シタルナリ。所謂機關ノ權限ハ其ノ形式ヲ以テ謂ヘハ局部ノ官能作用ナリ、其ノ實質ヲ以テ謂ヘハ統治事務ノ分配ナリ。此ノ局部ノ官能作用即チ統治事務ノ配當ハ法則ノ定ムル所タルカ故ニ、之ヲ素ルハ即チ法則ノ侵犯タリ、之ヲ權限ノ侵害ト謂フ、實ハ權利ノ侵害タルニハ非ス、法則ノ侵害ナリ。然レトモ機關ノ事務ハ其ノ機關ヲ構成スルノ自然人ノ見地ヨリスレハ職務タリ職權タリ。此ノ義ヲ混同シ、之ヲ機關其ノ者ニ移シテ機關ノ職權、職權、又ハ權限ト謂フ、蓋便宜ノ爲ニスル形容ノ成語ナリ、暫ク通用ニ從ヒ、文字ニ拘ハリテ之ヲ改メサルナリ。』

按スルニ、機關ハ官能ヲ有シ、作用ヲ爲スト謂フヘシ、權能ヲ有シ、權力、權

利ヲ行使スト謂フハ不當ナリ。然レトモ機關ニ付權限ト謂ヒ、職權、職務ト謂フコト、因襲既ニ久シク例ヲ爲シ、予ノ潔癖ノ能ク之ヲ改メ得ヘキ所ニ非ス。故ニ暫ク之ニ從フナリ、乞フ之ヲ以テ予ノ言說ヲ誤解スルコト勿レ。而シテ機關ハ自然意思ヲ離レテハ其ノ用ヲ爲サス、自然意思ハ機關ヲ離レテハ亦其ノ用ヲ爲ササルハ論ナシ。故ニ機關トシテノ官能作用ト、機關ヲ構成スルノ自然人ノ權能トハ、合シテ離レサル所、亦機關ノ機關タルノ特性タリ、二者ノ混同ヲ招クモ此ノ故ノミ、二者ノ別アリテ而シテ離レサル所、即チ一種ノ妙味ノ存スル所タリ、之ヲ解スル者ニ非サレハ共ニ立憲ノ制ヲ談スルニ足ラサルナリ。一派ノ學者ハ統治機關ヲ法人ト視ルノ非ナルヲ說クト同時ニ、仍之ヲ意思ノ主體ナリト主張スルアルハ怪ムヘキナリ。其ノ所謂機關ノ意思ナル者ハ、實ハ自然人ノ自然意思ナリ。若、法カ之ヲ以テ機關自己ノ法律意思

ナリト爲サハ、機關ハ即チ機關ニ非スシテ主體タリ人格者タラン。意思ノ主體ナラハ之ヲ機關ト謂フヘカラス、機關ナラハ意思ノ主體ト謂フヘカラス、二者相容レサルノ觀念ナリト信ス。機關ハ自然意思ヲ有セス、而シテ法律意思ハ主體ニ屬ス、機關ハ何等意思ヲ有スル者ニ非サルコト知ルヘキナリ。又權限ト謂フ語モ、實ハ機關ヲ構成スル官吏公吏タル人カ、公務ヲ行フノ委任ノ範圍ト解スルヲ正當トス、之ヲ移シテ機關其ノ者ノ權利ノ限界ナリト爲スハ固ヨリ形容ニ過キサルナリ。權限ノ衝突ト謂ヒ、其ノ爭議ト謂フノ類、皆此ノ意ヲ推シテ之ヲ解スヘキナリ。』

機關ノ構成

統治ノ機關ハ人ヲ以テ之ヲ構成ス。機關ノ組織ハ一定ノ國家事務ヲ一定ノ人ニ託シ之ヲ行ハシムルコトニ由リテ完成スルナリ。其ノ一定ノ

事務ヲ職ト謂ヒ、其ノ一定ノ人ヲ官吏公吏ト謂フ。職トハ機關ニ配當セラレタル公務ナリ。官吏公吏トハ公務ヲ奉スルヲ任トスル自然人ナリ。法則ヲ以テ國務ノ分配ヲ定ム之ヲ官制ト謂フ、官制トハ機關ノ職制ノ意ナリ。而シテ法律ノ結果ニ由リ、若ハ特別ノ任命ニ由リ、自然人ヲシテ其ノ職ニ當ラシムルコトニ由リテ機關ノ構成ヲ全フシ其ノ活動ノ力ヲ生スルモノナリ。官吏、公吏タル自然人ハ統治機關ノ發動機ナリ、國家ノ大權力ハ原動ノ力ヲ爲シ官吏、公吏タル自然人ノ自然意思ハ之ヲ傳ヘテ以テ亦自ラ機關ノ中心力ヲ爲シ、大輪小輪輾轉シテ止マヌ、國家ノ統治ハ其ノ間ニ成ルモノナリ。抑、立憲ノ精神ハ權力ノ分立ニ在リ、權力ノ分立ハ統治機關ノ分立ニ由リテ全クシ。而シテ機關ノ分立ハ各其ノ發動機タル自然意思ヲ殊ニスルニ由リテ其ノ質ヲ擧ク。各機關ヲ構成シテ其ノ發動ノ中心力ヲ爲スノ自然意思ヲ殊別シテ之ヲ混同セサルハ實ニ機

關ノ獨立ノ存スル所由ニシテ、權力分立ノ根底ヲ爲スモノナリ。若此ノ根底ヲ失ハハ、立憲ノ政體ハ茲ニ亡ヒシノミ、憲法カ統治機關ヲ分ツノ精神ハ之ヲ構成スルノ人ヲ殊別スルニ在ル知ルヘキナリ。』

按スルニ、立憲ノ主義ハ權力ノ專制ヲ防クニ在リ、而シテ權力ハ權力ヲ以テスルニ非サレハ之ヲ制スルコト能ハス、故ニ三權分立ノ制アルナリ。然レトモ國權ハ唯一ニシテ分ツヘカラス、最高ニシテ他ノ權力ノ下ニ立タス、之ヲ分割シ之ヲ節制スルハ不能ノ事ニ屬ス、國權ヲ三分シ各、獨立シテ相節制セシムト謂フハ、實ハ矛盾ノ妄談タリ。唯、國家ノ權カト謂フモ實ハ其ノ裏面ニ伏在セル自然人ノ自然意思ノ能ク其ノ原動ノ力ヲ爲スモノアルニ由ル。國家ノ法律意思ハ一ニシテ分ツヘカラス、國家ノ法律意思ヲ構成スルノ複數自然人ノ複數自然意思ハ之ヲ分合スルコトヲ得ヘシ。唯、此ノ意味ニ於テノミ權力分立ノ精神ヲ解

スルコトヲ得ヘシ、國權行動ノ形式ヲ分チ、諸般ノ機關ヲ設備スルモ、若
 此ノ一點ヲ疎外セハ尙專制ノ政タルヲ免レサルヘキナリ。政府ノ部
 局トシテ立法、行政、司法ノ機關ヲ分置シ、且ツ法律、命令ノ公文ノ式ヲ分
 ツハ、君主專制ノ世ニ既ニ之ヲ見ル所ナリ、立法及司法ノ機關ヲ政府ヨ
 リ分離シ、各、獨立別個ノ人ヲ以テ之ヲ構成スルニ於テ、各、其ノ權域ヲ守
 リ、他ノ侵犯ヲ防キ、相節制シテ以テ國權ノ濫用ヲ避クルコトヲ得ルナ
 リ。權力ヲ分ツトハ實ハ機關ヲ分ツナリ、機關ヲ分ツトハ實ハ人ヲ分
 ツナリ、人ヲ分ツトハ實ハ自然意思ヲ分ツナリ。國家ノ主權ハ國家ノ
 法律意思ナリ、之ヲ分割スルハ國家ノ滅亡ナリ。唯、國家ノ法律意思ハ
 複數自然意思ノ化合ニ成ル者トシ、而シテ其ノ複數自然意思ノ分立節
 制ヲ利用シテ、間接ニ國權ノ專恣ヲ防止セント欲ス、是レ實ニ立憲ノ政
 畧ナリトス。此ノ精神ヲ諒解スルニ非サレハ、憲法カ權力分立ノ主義

ニ則リ、統治機關ヲ分設スルノ趣味ハ、之ヲ知ルコト能ハサルヘキナリ
 』。

憲法上ノ
 三機關ノ
 分立

憲法上ノ統治機關ハ帝國議會、政府、裁判所ノ三者ナリ、其ノ設置ト權限ト
 ハ憲法ノ内容ヲ爲シ、憲法ヲ變更スルニ非サレハ之ヲ動カス能ハサル所
 タリ、故ニ之ヲ憲法上ノ機關ト謂フ。抑、立憲政體ノ本領ハ統治權ノ行用
 ヲ分チ、大權、立法權、司法權トシ、各、異ナリタル機關ニ依リ之ヲ行フコトニ
 存ス。大權ノ施行ハ政府ノ輔翼ニ依リ、立法權ノ行使ハ帝國議會ノ協贊
 ニ俟チ、司法權ハ裁判所ヲシテ行ハシム、三權分立ノ主義ハ之ニ由リテ立
 チ、立憲ノ政體ハ之ニ由リテ全キヲ得。此ノ權力ノ區別アリテ、此ノ機關
 ノ分立ナク、又ハ此ノ機關ノ分立アリテ此ノ權力ノ區別ナキトキハ、萬條
 ノ成典アリト雖未タ之ヲ立憲ノ政體ト謂フヘカラサルナリ。故ニ此ノ

三機關ノ憲法ノ上ニ分立スルハ三權分立ノ主義ヲ現實ニスル所以ニシテ、寔ニ政體ノ骨髓ヲ爲ス者ナリ。』

按スルニ、此ノ憲法三機關ノ分立ハ所謂三權分立ノ主義ヲ表彰スル者ナリ。抑、三權ノ鼎立ハ憲法ヲ支持スルノ柱石タリ、政體ノ懸ル所、其ノ義極メテ重大ナリトス。故ニ憲法三機關ノ組織ト作用トヲ明カニスルハ、憲法推理ノ神髓タリ、本編章ヲ重ネテ各機關ヲ説クハ此ニ由ル。之ヲ指シテ憲法機關ト謂フ、當ニ大典ノ成條ニ掲クル者タルヲ示スノ義ノミナラス、別ニ一種深遠ノ含蓄アリ、憲法ノ憲法タルハ此ノ機關分立ノ備ハレルアルニ由ルコトヲ意味スルナリ。『分權ナケレハ憲法ナシ』此ノ語、佛國大革命ノ當時ノ宣言ナリ、今ニシテ其ノ意義ヲ付度スレハ所謂立憲ノ制ハ遂ニ此ノ一語ニ歸ス、希クハ金言永ク傳ヘテ此ノ政體ヲ明ニセン。』

第二章 帝國議會

帝國議會

帝國議會ハ憲法上ノ統治機關ニシテ立法權ノ行動ニ參與スルヲ其ノ本領トスル者ナリ。憲法第五條ニ曰ク、天皇ハ帝國議會ノ協贊ヲ以テ立法權ヲ行フト立法權ヲ行フノ主體ハ君主ニシテ、議會ハ之ニ協贊スルノ憲法上ノ機關タルコト其ノ明文之ヲ表ハスナリ。』

按スルニ、我カ國古來國會ノ制ナシ明治憲法ノ始テ之ヲ設クル所ナリ。歐洲ニ在リテハ此ノ制由來極テ舊ク且ツ久シ。蓋我カ建國ノ基礎ハ家族制度ニ在リ、之ヲ擴張シテ國ヲ成セルナリ。父祖ノ慈愛ノ保護ノ下ニ子孫親和ノ團結ヲ爲スハ此レ家國ニ通スルノ大義ニシテ、家長ノ位ハ即チ祖先ノ威靈ノ在ル所、皇位ハ即チ民族始祖ノ威靈ノ在ル所、之ヲ崇拜シ、之ヲ中軸トシ、以テ家國ヲ成セルモノナリ。家父ハ一家ノ

君主ニシテ、君主ハ一國ノ家父タリ、君父岐セス、忠孝一ニ歸ス、此レヲ我カ國體トス。此ノ故ニ我カ民族ハ初ヨリ君主制度ヲ以テ起ル。歐洲ノ古ゲルマン民族ノ建國ノ基礎ハ、各人自由平等ノ共和ノ團結ニ在リ。此ノ故ニ其ノ立國ノ中心ハ初ヨリ民會ノ制度ニ在リ、君主制度ハ後ニ發達セル者ニシテ、民會ニ對シテ客位ニ在ルコト其ノ歴史ノ明徴スル所ナリ。我カ建國ノ大本ハ萬世一系ノ皇位ニ在リ、彼ノ建國ノ大本ハ自由平等ノ民會ニ在リ、彼我共ニ千古ノ國體ヲ萬世ニ傳ヘ、愈々鞏固ナルヲ致セルハ、實ニ東西史上ノ偉觀ナリトス。抑、我カ國會ノ制ハ吾人目擊ノ下ニ新ニ憲法ヲ以テ始テ之ヲ開設シタル者ニ係ル、其ノ來歴固ヨリ彼ト正ニ相反シ、隨ヒテ其ノ國法上ノ地位ノ異ナル亦論ナキナリ。歐洲ノ史跡ニ於テハ國會ハ憲法ノ母ナリ、我ニ在リテハ憲法ハ國會ノ母ナリ、國會ナル者ハ始テ憲典條章ノ上ニ生ル、而シテ憲法ハ亦君主

全權ノ獨裁ニ出ツ、本末ノ差實ニ此ノ如キモノアルナリ。彼ノ國會ヲ主位ニ置キ、君主ヲ客位ニ置クカ如キ、又ハ君主國會ト兩兩對峙シテ國ニ臨ムト謂フカ如キ、擬シテ我カ憲法ヲ談スヘカラサルハ知ルヘキナリ。

又史跡ヲ尋ヌルニ、國會ハ由來頗ル古ク且ツ偏チシ、固ヨリ歐洲民族特有ノ制ニハ非サルナリ。蓋、東西ヲ問ハス、古昔部落ノ世、多ク民衆總會ノ制アルヲ視ル、後ニ戰爭ノ結果漸ク民族的大國組織ヲ爲スニ及ヒテハ、君主專制其ノ勢ヲ爲シ、民會ハ跡ヲ絶ツニ至レルナリ。獨「ゲルマン」民族ハ其ノ大國組織ヲ爲スニ及ヒテモ、尙民會ノ制ヲ傳ヘテ、今ニ至ルモ之ヲ政治ノ主腦トスルハ實ニ歴史ノ一異彩ナリ。然レトモ其ノ稱シテ國會ト謂フ者モ、時世ニヨリテ大ニ本質ヲ異ニスルハ亦之ヲ忘ルヘカラス。之ヲ歐洲民族ノ建國ニ願ルニ、上世部落ノ民衆總會ハ或ハ

春夏二季ノ觀兵ノ式ナルカ如シ。國民皆兵、政治ハ即チ兵事タリ。男子丁年ニ達スレハ即チ武器ヲ携フ、古「ゲルマン」ノ法、武器ノ携帶ハ即チ參政ノ權ヲ表示スルモノトス。國會ハ軍隊ナリ、議員ハ兵士ナリ、議スル所ハ宣戰媾和ノ事、及臨時將帥ヲ選舉スルノ事ニ係ル、各員高ク矛ヲ捧ケ、衆口一致萬歳ヲ呼ヒ、以テ決議ヲ表シタリト謂フ。平時ニ君主ナシ、事有ルノ時、將帥ヲ選舉シテ其ノ命ニ從フ、後ニ其ノ職終身トナリ、世襲トナリ、遂ニ後世君主制度ノ基ヲ開ク、然レトモ權力ハ常ニ各人平等ノ民會ニ在ルナリ。兵政、本、一致、參政ノ權ハ必ス兵役ノ義務ニ伴フ、國會ハ即チ國民軍ノ召集タリ、上世簡朴勇建ノ風、實ニ稱歎ニ堪ヘサルモノアルナリ。降リテ中世封建ノ世、稱シテ國會ト謂フ者ハ、貴族階級ノ聯合會ナリ。君主中央ノ實權ヲ失ヒ、豪族割據シテ雄威ヲ張ル、皇帝ノ尊ヲ以テスルモ此ノ階級ノ承諾ヲ得ルニ非サレハ、兵役ヲ課シ、貢獻ヲ

命スルコト能ハサルノ勢ヲ爲シタリ。僧官、武家、各級ノ貴族、聯合集會シテ嚴然君主ト相對立シ、兵馬、財政ノ事一ニ其ノ許諾ニ待ツ、兩兩對峙、遂ニ國ニ二王アルノ形勢ヲ成シタリ。當時ノ謂フ貴族ハ、僧官タリ、武家タルヲ問ハス、土地ヲ領有スル者ノ義ナリ、當時土地ヲ領有スルハ之ヲ私有シ且ツ其ノ地域ニ於テ政令ヲ行フノ義タリ。土地ヲ有スル者即チ富且ツ貴キ者ニシテ、中世ノ國會ノ特色ハ土地領有者ノ集會タルニ在リ、平民ハ固ヨリ之ニ預カラサルナリ。後ニ久シキノ變遷ヲ經テ再ヒ中央集權ノ勢ヲ爲スニ至リ、近世ノ國會ハ所謂國民代表ノ制ニ則ルコトトナレリ。中世ノ遺制タル貴族階級ノ集會ノ外ニ、平民階級ノ代表者ヲ加ヘ、貴族、平民、各階級ヲ代表スルノ國會トナリ、更ニ進ミテハ階級代表ノ屏障ヲ撤シ、國民代表ヲ主義トスルニ至レリ。古昔ノ純白ナル國民總會ハ今ノ大國之ヲ行フコト難シ、故ニ議員選舉ノ權ヲ普及

シ、全國民ノ選舉ニ成ルノ國會ヲ以テ古ノ民會ニ代ヘントス、是レ今ノ所謂代議制度ノ精神ナリ。史跡ノ遺スル所變遷實ニ此ノ如キ者アリ、汎ク稱シテ國會ノ制ト謂フモ、其ノ本質ノ同シカラサル知ルヘキナリ。

又念フニ今ノ國會制度ヲ指シテ國民代表ノ制ト謂フモ、實ハ一律純白ナル者ニハ非サルナリ。歴史ハ漸ヲ以テ遷ル、一躍彼岸ニ達スルモノニ非ス、國各、其ノ來歴ヲ顧ミテ宜シキヲ制スルニ過キス。故ニ或ハ國會ヲ兩院ニ分テ其ノ一院ハ尙貴族會合ノ遺制ヲ存シ、他ノ一院ハ専ラ平民階級ノ代表トスル者アリ。又或ハ一院ハ主トシテ勳勞、智識、財產ノ府トシ、他ノ一院ハ國民平等ノ代表ト爲ス者モアリ。又聯邦ノ組織ニ於テハ、各邦ノ代表者ヲ一院ニ集メ、他ノ一院ヲ以テ全國共通ノ輿論ノ府ト爲ス者モアリ。其ノ主義其ノ制度ノ一ナラサル概テ此ノ如シ

察セサルヘカラス。又或國ニ於テハ國民直接投票ノ制ヲ採ル、國民直接投票トハ、重大ナル立法ノ成案ニ付、可否最終ノ決ヲ國民直接ノ投票ニ問フモノナリ。國會ハ民選代議ノ制ニ則ルト雖、事重大ナルノ場合ニハ、尙之ヲ總國民ノ直接ノ裁斷ニ訴フルモノハ、蓋古昔ノ國民總會ノ遺制ニ酌ミ、且ツ民主主義ノ純白ナル理想ヲ貫クニ在ルナリ。今ノ大國組織ヲ以テシテハ古ノ國民直接總會ハ之ヲ行フコト難シ、直接投票ノ制ハ蓋其ノ意ヲ酌ミテ之ニ代ヘント欲スルモノナラン。抑、國會ノ制ハ、本國民ノ總會ニ出テ、中コソ、貴族階級ノ會合トナリ、後ニ、國民普通ノ公選代議ノ形ヲ爲シタルナリ、其ノ來歴此ノ如シ、單ニ近世民權自由ノ理論ノ結果タルニハ非サルナリ。』

帝國議會ノ地位

帝國議會ハ憲法上ノ統治機關ナリ。君主其ノ統治權ヲ行フノ機關ノ一

タリ、故ニ之ヲ統治機關ト謂ヒ、以テ明カニ統治ノ主體ニ非サルノ義ヲ表ハス、又君主其ノ憲法ヲ以テ之ヲ存廢ス、故ニ之ヲ憲法上ノ機關ト謂ヒ、以テ其ノ存在ト權域トハ全ク大典ノ條章ニ出ツルモノナルコトヲ昭カニス。蓋國會ヲ開設スルノ聖旨ハ大政ヲ公論ニ詢フニ在リ、故ニ其ノ構成ハ國民ニ參政ヲ許スノ意ニ出ツ、然レトモ憲法ニ依リテ構成セラレタルノ帝國議會ハ國家ノ統治機關ニシテ、臣民ノ事務所タルニハ非サルナリ。』按スルニ、況ク國會ト稱スル者其ノ國法上ノ地位ハ各、其ノ國體ニ由リテ同シカラサルナリ、或ハ統治者タリ、或ハ統治者ノ機關タリ、或ハ亦統治者ノ機關タリ。純白ナル民主ノ國ニ於テハ、國會ヲ以テ統治ノ主體ト爲スハ固ヨリ其ノ所タリ。歐洲中世ノ所謂兩頭政治ヨリ移リテ今ノ立憲君主國トナリシ者ハ、多クハ國王國會共同シテ國ヲ統治スルノ觀念ヲ有ス、故ニ國王ヲ主權者トシ、國會ヲ國王ノ機關ナリトシテ、其ノ

分界ヲ明圖スルコトヲ欲セサルナリ。獨、我カ國ハ來歴全ク之ニ反シ、名實共ニ帝國議會ハ君主國ヲ統治スルノ憲法上ノ機關タルナリ。之ヲ憲法機關ト謂フハ、或ハ二様ノ意義ニ懸ケテ視ルコトヲ妨ケサルヘシ。議會ノ制ハ大憲ノ創設スル所、其ノ存廢、權域、一ニ專ラ憲典ノ條規ニ依ル、憲法ハ本ナリ、國會ハ末ナリ、彼ノ君主アリ、國會アリ、而シテ此ノ兩權對峙ノ成果トシテ始テ憲法ノ生レタル者トハ、其ノ本末ヲ異ニスルナリ、故ニ一ハ此ノ意義ニ於テ之ヲ憲法上ノ機關ト謂フナリ。又議會ノ立法協賛ハ所謂立憲政體ノ骨子トス、分權ナケレハ憲法ナシ、國會ノ立法參與ノ制ナケレハ即チ分權ナキナリ、故ニ之ヲ立憲政體ノ一要件トスルノ意ニ於テ亦之ヲ憲法機關ト謂フナリ。抑、議會ノ制、本、萬機公論ニ決スルノ聖旨ニ出ツ、故ニ之ヲ公論ノ府ト視ルヲ妨ケサルモ、法理ノ解トシテ、之ヲ臣民自ラ自己ノ事務ヲ、自己ノ權利トシテ、處理スル

ノ事務所ナリト視ルハ固ヨリ非ナリ。議會ハ自主ノ人格ト權利トヲ有セス、其ノ召集、開會、閉會、解散、一ニ皆勅命ニ由ル、議スル所ハ國家ノ公務ナリ、行フ所ハ國家ノ公職ナリ、其ノ立法ニ參與スルハ國家機關タルノ職分ニシテ、臣民個人ノ權利ノ行使ニハ非サルナリ。帝國議會ヲ指シテ國民ノ代表ナリト謂フハ、我カ國法トシテ當ラス、蓋、國民ノ公議與論ハ議會ノ開設ニ由リ間接ニ施政ノ上ニ勢力ヲ有スルノ政治ノ精神ヲ表明スルニ過キス、國民ト議會トノ間ニ委任代理ノ關係アリ、議會ハ國民ノ權利ヲ國家ニ對シテ代表シ行使スル者ナルカノ如ク解スルハ、我カ憲法ノ法理ニ非サルナリ。」

又按スルニ、歐洲上世ノ民會ハ即チ國民相會シテ公同ノ事ヲ謀議スル者ニシテ、各人自己ノ權利ヲ行使スルノ念ニ出テタルニハ非サルナリ。然ルニ其ノ中世以降、國權統一ノ觀念ヲ失ヒ、統治ノ全權ヲ分割シ、君

主及貴族階級ノ個個ノ特權ト爲シタリ、是レ所謂特權時代ニシテ、國權ト謂フノ統一不分ノ觀念ナク、立法、裁判、租稅、兵馬、ノ權ノ類、各、個個ニ視テ、或ハ君主ノ特權タリ、或ハ貴族階級ノ特權タリシナリ。蓋、君主國會兩兩相對峙シテ各、其ノ權利ヲ行フト視ルハ此ノ中世特權時代ノ遺物ナリ。今ハ國權ノ統一不分ヲ主義トス、國家機關各、特權ヲ以テ相臨ムノ觀念ヲ有セサルナリ。國會ヲ以テ國民ノ權利ヲ君主ニ對シテ行フ所トスルノ觀念ノ尙存スルハ、中世以降ノ沿革ノ餘勢ニシテ、國會ノ議定ヲ指シテ立法、財政ノ承諾ト稱スルカ如キ、皆總テ昔日ノ遺習タルニ過キサルナリ。今ノ法理ヲ以テスレハ、臣民ノ議員ヲ選舉スルハ公務ナリ、議員ノ議會ニ於テ參政スルモ公務ナリ、皆總テ國家ノ爲ニ公事ヲ行フモノニシテ、本人ノ利益ノ爲ニ私權ヲ行使スルニハ非サルナリ。此ノ義、解釋ノ末ヲ爭フニ非ス、近世國家ノ主權統一ノ義理ヲ明白ニシ、

以テ之ヲ君權民權ノ兩端ニ分ツノ非ナルヲ示サント欲スルナリ。』

國民代表

抑議會ヲ設クルノ意ハ大政ヲ公論ニ詢フニ在リ。故ニ一方ニ於テハ門閥勳功智識財産ノ士ヲ擇ヒ、一方ニ於テハ一般人民ノ公選ニ由リ、衆望ノ歸スル者ヲ集メ、以テ立法及財政ノ議ニ與ラシム。此ノ議會開設ノ主意ト、此ノ議會構成ノ跡トヲ視テ、之ヲ國民代表ノ制ナリト謂フコト近來政治ノ通用ノ語タリ。此ノ意義ニ於テ之ヲ國民代表ト謂フハ敢テ妨ケアルコトナシ。但シ之ヲ以テ法律關係ヲ表示スルノモノト爲スヘカラサルナリ。』

按スルニ、國會開設ノ主意ハ維新ノ初、既ニ御誓文ノ在ルアリ、後屢特ニ詔勅ヲ發シテ聖旨ノ存スル所ヲ明カニス、實ニ聖代ノ盛事タリ、臣民タル者、感激奮勵以テ奉公ノ誠ヲ致シ、皇恩ニ答ヘスシテ可ナランヤ。抑、

我カ國會ノ制ハ君主大政ヲ公論ニ詢フカ爲ニ設ク、統治ノ大權ヲ臣民ニ分ツモノニハ非ス、此ノ大義ハ亦恪守シテ超ユルコトヲ許ササルナリ。或者國會ノ設ヲ以テ民權ノ代表行使ト爲スハ事最非ナリ。國家ノ統治ヲ君權民權ノ兩端ニ懸クルハ我カ國體ノ許ササル所トス。國會ヲ以テ民權ノ代表トスルハ固ヨリ不可ナリ。或ハ之ヲ國民ノ代表ト謂フ、公議輿論ハ國會ノ制ニ依リテ自ラ體ヲ具シテ表ハルヘキノ大勢ヲ意味スルニ於テハ敢テ妨ケナシ、若之ヲ以テ特定ノ法律關係ヲ表示スルモノトシ、之ニ依リテ議會ノ憲法上ノ地位ヲ決セントスルモノトセハ、誤謬是レヨリ大ナルハナカラシ。國民代表說、立憲ノ精神ヲ談スルモノトシテ可ナリ、憲法ノ法理ヲ解説スルモノトシテ不可ナリ、此ノ義混スヘカラス。國民代表ト謂フ語、歐洲國法ノ通用語ナレトモ、實ハ其ノ意義ヲ的確ニ説明スルコト難シ、或ハ之ヲ個人權利ノ委任代理

ノ意ニ用ヒ、或ハ之ヲ國民全體ノ代表者タルノ意ニ用ヒ、或ハ之ヲ汎ク國民社會ノ縮寫タルノ意ニ用フ。極端ナル個人主義ノ民權論ハ、國會議員ハ各選舉人ノ委託ヲ受ケ、其ノ訓令ノ下ニ、其ノ權利ヲ代理行使スルノ任務ヲ有スル者ナリト爲シタリ。此ノ說、法理トシテ貫徹セス、事實トシテ行フヘカラス、政策トシテ不可ナリ。故ニ、此ノ論、一時佛國ニ行ハレタルニ止リ、今ハ人多ク之ヲ唱ヘス。却テ或ル國ノ憲法ニハ特ニ明文ヲ掲ケ、國會議員ハ選舉人ヲ代表スルニ非ス、全國民ヲ代表スル者ナル旨ヲ宣言スルアリ、是レ蓋、前ニ謂フ個人的ノ委任代理ノ觀念ヲ排斥スルノ趣旨ヲ表明センカ爲ナリ。此ノ類ノ宣言亦其ノ消極的ノ意義ハ即チ明カナリ、然レトモ積極的ニ之ヲ全國民ノ代表ナリト宣言セルハ、法理ノ解トシテ之ヲ分疏スルハ頗ル亦難シ、唯、代表ト謂フ義ヲ法律關係ヲ指ス者ト視ス、單ニ事物ヲ形容スルノ假用語ナリト視ルニ

於テ、之ヲ諒スヘキナリ。故ニ所謂國民代表トハ、國會ハ國民社會ノ實相ヲ縮寫表出セントスルノ精神ヲ以テ、之ヲ設クル者ナルコトヲ指稱スルニ過キスシテ、特ニ一定ノ法律關係ヲ指示スルノ義ニハ非サルコト知ルヘキナリ。或ハ云フ國會ハ國民ノ選舉ニ成ル故ニ國民ノ代表ナリト。此ノ論、抑、本末ヲ顛倒ス。吾人ノ問題ハ選舉ハ何カ爲ニ之ヲ行フカノ點ニ在リ、然ルニ選舉ニ由ルカ故ニ代表者タラサルヘカラスト謂フハ解スヘカラサルナリ。選舉ト謂フコト、夫レ自身ヲ視テ、連任者ノ撰擇ノ義ニ外ナラス、何ノ爲ニ之ヲ選舉スルカハ更ニ別ノ問題ニ屬スルナリ。自己ノ權利ヲ代理行使セシムルカ爲ニ、他人ヲ選舉スレハ、是レ代人タルヘキト同時ニ、國家ノ機關ノ構成ヲ充實スルカ爲ニ、適任者ヲ選舉スレハ、是レ國家ノ機關タルコト亦明白ナリ。且ツ或者ノ理由トスル所ヲ推シテ謂ヘハ、民選ニ出ツル議員ハ臣民ヲ代表シ、

勅選ニ出ルノ議員ハ政府ヲ代表スト爲スヘキカ如シ、其ノ解ノ當ラサル推シテ知ルヘキナリ。』

會議ノ府

帝國議會ハ會議ノ府ナリ、議會トシテ獨立固有ノ意思ノ主體タルニハ非サルナリ。會議トハ多數ノ人、各、獨立平等ノ權ヲ以テ、其ニ事ヲ議スルヲ謂フ。其ノ事ヲ決スルニ全數ノ一致ニ依ルト、過半數ノ同スル所ニ依ルトノ如キハ、特別ノ法規ノ定ムヘキ所ニシテ、其ノ何ノ場合タルヲ問ハス、議決ハ即チ會議ノ成績タリ、議員各個ノ意思ヲ離レテ、其ノ外ニ獨立スルノ議會意思ナル者ノ存立ヲ意味スルニハ非サルナリ。議會ニ意思ナシ、議員ニ意思アルノミ、議會ノ意思表示ナシ、唯、會議ノ決アルノミ。』

按スルニ、議會ニ意思ナシ、唯、議員ニ意思アルノミ、用語ノ簡便ノ爲ニ吾人多ク議會ノ意思ヲ謂フ、固ヨリ形容ノ語ニ過キサルナリ。或ハ謂ハシ、議會ニ自然意思ナシ、然レトモ議員自然意思ノ同スル所ヲ以テ議會ノ法律意思ト爲スト。此ノ解似テ非ナリ。抑、憲法ハ廣ク會議ヲ起シ萬機公論ニ決セントス。議會ノ設ハ大政ヲ諮詢シテ公議ノ結果ヲ收メントスルニ在リ、之ヲ獨立意思ノ主體トシテ統治ノ權ヲ分タント欲スルニハ非サルナリ。議會夫レ自身ニ法律意思アルコトナシ、議員タル自然人ノ自然意思ヲ收容シテ國家ノ法律意思ノ決定ニ參加セシムルノミ。議會夫レ自身ニ自主獨立ノ目的アルコトナシ、國家ノ目的ノ爲ニ國家ノ之ヲ設クルノ機關ノ一タルナリ。其ノ事、司法判決ハ裁判官ノ合議ニ成ルモ之ヲ裁判所ノ法律意思ト見做サス、國家其ノ者ノ法律意思ノ表示ナリト視ルニ同シ。用語ノ簡便ノ爲ニ、議會若ハ裁判所ノ意思ト謂ヒ、權利ト謂フカ如キコトアルモ、之ヲ以テ其ノ本義ヲ紊ルヘカラサルナリ。故ニ之ヲ會議ノ府ト謂フ、人格主體ト謂ハサルナリ

。會議ハ各員平等ノ權ヲ以テ自由ニ事ヲ議スルナリ。其ノ事ヲ決スルハ或ハ全會ノ一致ヲ要ストシ、或ハ多數ノ同スル所タルヲ以テ足レリトスルハ、一ニ皆議事法則ノ特別ノ規定ヲ待ツモノニシテ、固ヨリ本來自然ノ理アルニハ非サルナリ。又多數ノ可トスル所ヲ以テ其ノ會議ノ決ト視ルノ慣例アルモ、是レ會議ニ於ケル各員ノ意見表示ノ成績ヲ統計スルノミ、之ニ依リテ多數者ハ少數者ヲ強制シテ同意セシムルノカアルニ非ス、又會議其ノ者ノ獨立自主ノ意思ノ存立スルニモ非サルハ論ナキナリ。』

帝國議會
ノ構成及
權限

帝國議會ノ構成ト、權限トハ、憲法ノ條規ノ之ヲ定ムル所ニシテ、法律又ハ勅令ヲ以テ之ヲ動かスコトヲ許ササルナリ。議院法、貴族院令、衆議院議員選舉法、ノ如キハ憲法ニ於テ既ニ定マレルノ範圍ニ於テ、其ノ構成ヲ充

實シ其ノ權限ヲ行フノ準則ヲ規定スル者ニシテ、之ヲ以テ之ヲ伸縮加除スルノ權ナキハ固ヨリ明カナリ。議會ハ自主ノ目的ノ爲ニ權利ヲ付與セラレタルノ人格者ニ非ス、國家カ自己ノ事務ヲ自ら行フ爲ニ設備スルノ機關タリ。故ニ議會ハ自ら其ノ構成ヲ左右シ自ら其ノ權限ヲ伸縮スルノ自由ナキハ當然ナリ。議會カ其ノ憲法上ノ權限ヲ政府ニ讓リ、又ハ政府カ大權專屬ノ事項ヲ議會ノ權限ニ委スルト謂フカ如キハ、憲法ヲ紛更スルノ事ニ屬ス。人格自主ノ權利ハ法則ニ觸レズ他人ノ權利ヲ害セサル限ニ於テハ之ヲ放棄シ若ハ委任スルヲ妨ケサルヲ通則トス。機關ハ自主ノ人格ヲ有セス、其ノ權限ハ公務ニシテ國法ノ命スル所タリ、機關自ラ之ヲ放棄シ又ハ他ニ委任スルト謂フカ如キハ、絶對ニ之ヲ許ササル所トス、法則ニ反對ノ禁止文ナキヲ口實トシテ此ノ自由ヲ主張スルコトヲ得サルナリ。憲法ハ議會ト政府トノ上ニ在リ兩者ノ權限ヲ明劃ス、議

會及政府ノ交互推讓ヲ以テ此ノ分界ヲ紛ルハ即チ憲法ヲ紛ルモノナリ
 』
 按スルニ、此ノ法理ヲ明白ニスルハ憲法ヲ擁護スルニ於テ最切要ナル
 ノ一義トス。内外ノ事例ニ徴スルニ、憲法ヲ紛更スルノ虞ハ議會ト政
 府トノ私通共謀ニ出ツルヨリ大ナルハナシ。議會若ハ政府ノ單獨ノ
 專横ハ、他ノ對手ノ憲法上ノ權力ニ依リテ之ヲ控制スルコトヲ得ヘシ、
 獨議會ト政府ト私ニ相通シテ憲法ノ條規ヲ無視スルニ至リテハ、之ヲ
 抑制スル頗ル難シ。蓋、憲法ノ紛更ハ多ク此ニ生スルナリ。若、法律ヲ
 以テ議會ノ憲法上ノ權限ヲ政府ニ讓リ、勅令ヲ以テ憲法上ノ大權事項
 ヲ議會ノ權限ニ委付スルカ如キコトアリ、之ヲ權利ノ委任互讓ナリト
 稱シ、默認スルノ端ヲ啓カハ、憲法ノ内容ハ全ク自由ニ法令ヲ以テ之ヲ
 變更スルコトトナラン、是レ憲法ノ紛更ノ甚シキモノニ非スシテ何ソ

ヤ。抑、歐洲ノ或國ニ、之ニ類スルノ成例ヲ視ルコトアルハ、其ノ國體及
 憲法ノ觀念ノ全ク我ト異ナル者アルニ由ル。或ル國ニ於テハ國會ヲ
 以テ最高ノ權力トシ、隨ヒテ憲法ト法律トノ間ニ効力ノ輕重アルヲ認
 メス、皆同シク國會全能ノ議決ト謂フノミ、一ヲ以テ他ヲ變更スルハ、國
 會自身ノ前議ヲ更ムルニ過キス、故ニ理トシテ違憲ノ立法ト謂フコト
 アルヘカラサルナリ。憲法トハ國會主權ノ意思ナリ、違憲トハ國會ノ
 意思ニ反スルノ義ナリ、故ニ國會ノ違憲ノ行爲ト謂フハ抑、矛盾ノ言ニ
 屬ス、違憲ノ責ハ、唯、政府ノ方面ニ於テノミ存シ能フナリ。又或ル國ニ
 於テハ、所謂權力ノ分立ヲ國權分割ノ意義ニ解シ、國會、政府、各、獨立對峙
 ノ權力主體ナリトシ、憲法ナル者ハ二權力ノ相互ノ協定規約ニシテ、二
 者ノ上ニ在ルノ絕對ノ國法タルコトヲ認メサル者アリ。故ニ稱シテ
 國會ノ權限ト謂ヒ、又ハ政府ノ特權ト謂フ者モ、本、當事者相互ノ自由ノ

意思ノ協定タリ、故ニ對手ノ認諾ニ由リ二者ノ間ニ互讓委任ノ事アルモ、固ヨリ亦自由ノ事ニ屬ス、第三者ノ之ニ抗議スヘキ餘地アルコトナキナリ。茲ヲ以テ、政府ニ違憲協定違反ノ行爲アルモ、國會之ヲ追認スレハ何等國法ノ上ニ反則ノ跡ヲ遺スルコトナシ、委任互讓ト謂ハハ權限紊亂ノ問題ハ百事解決ス。此ノ類ノ國體、此ノ類ノ憲法觀念、ニ出ツルノ所謂委任法理ヲ援キテ我カ憲法及議會ノ上ニ及ホスヘカラサルハ間ハスシテ明白ナリ、憲法ヲ紛更スルノ虞ハ此ノ誤解ニ出ツルヨリ大ナルハナシ。今立憲ノ初ヲ慎ミ、此ノ大義ヲ明確ニシ、不測ノ患ヲ後ニ斷タサルヘカラサルナリ。』

大政協贊

帝國議會ノ大政ニ參與スルヲ協贊ト謂フ、蓋内ニ在リテ協翼參贊ノ任ニ居ル者ニシテ、外ニ向フテ命令シ處分スルノ權力行使ヲ職トスル者ニ非

サルカ故ナリ。是レ政府及裁判所ノ國權ヲ外部ニ行使スルノ任ニ在ル者ト其ノ地位ヲ異ニスル所ナリ。立法及豫算ヲ議スルハ固ヨリ直接間接ニ施政ニ參與スルノ事ニ屬ス、然レトモ法律及大權ヲ施行シ、外部ニ對シ國家ノ名ニ於テ法律關係ヲ保持スルハ議會ノ任務ニ非ス。議會ハ内ニ居リ、君主ニ上奏シ、政府ニ建議スルノ自由アレトモ、外ニ向フテ人民ニ對シ、命令ヲ發シ、處分ヲ行ヒ、若ハ訓諭ヲ發布スルカ如キハ其ノ權限ノ之ヲ許ササル所ナリ。司法權ハ獨立ノ裁判所ヲシテ行ハシムルノ外、總テ大權ノ施行ハ専ラ政府ノ渠溝ヲ流通スルヲ法トス、議會ハ一切之ニ與ラス、權力多岐ニ分レ、政機統一ヲ失フヲ恐ルルナリ、憲法ノ用意周密ナリト謂フヘシ。』

按スルニ、帝國議會ハ協翼參贊ノ重任ニ居ル、大政施行ノ府タルニハ非サルナリ。而シテ其ノ權域ノ本質ハ憲法ノ條項明白ニ之ヲ限定ス、乃

テ専ラ立法及豫算ノ事ニ係ルナリ。議會ハ大政ノ方針ニ付、質問シ、建議シ、又ハ上奏スルコトヲ妨ケサルモ、超ヘテ直接ニ施設ノ任ニ當ラントスルノ非望ハ固ヨリ憲法條規ノ之ヲ許サル所タルノミナラス、立憲分權ノ本來ノ主義ニ背反スルモノナリ。或ル國ノ事例ニ依レハ、行政ノ權ハ漸ク議院ノ浸潤スル所トナリ、議院ハ議政ノ府タルノミナラス、行政重大ノ處分ハ之ヲ其ノ手ニ纂奪セントスルノ傾向アリ。或ハ立法ノ形式ニ假裝シ、或ハ請願裁決ノ名ニ依リ、或ハ進テ特ニ行政事務ノ爲ニ設クルノ常置ノ委員會ノ形式ヲ以テシ、行政施設ノ權ハ亦漸ク議院ノ專權ニ移ラントスルノ形勢アルハ、特ニ英米兩國ノ事例ニ視テ明カナリ。故ニ學者ハ此ノ兩國ノ政體ヲ指稱シテ議院政治ト謂フ、政府ハ政府トシテノ施政ノ中心タルノ實ヲ失ヘルヲ謂ヘルナリ。米國ノ如キハ、本、嚴然素レサルノ分權主義ヲ以テ其ノ憲法ノ誇トシタリシニ、

今ハ其ノ實ハ議院内部ニ行政分科ノ特設常置ノ委員會其ノ敷衍シト五十アリ、細大之ニ依リテ決スルモノノ如ク政府各省ハ名アリテ實ナキニ似タリ。英國ハ由來議院專制ノ國タリ、爲シテ能ハサルナキ是レ其ノ議院ノ本領タリ、而シテ近クハ行政事務ノ裁決ノ爲ニ、議院ノ内外ニ、議員ヲ以テ組織スルノ行政特別委員會ヲ設置スルコト頗ニ多シ。他國ノ事、我敢テ干セス、然レトモ漫ニ之ヲ便トシ我ヲ以テ彼ニ倣ハントスルノ論アルニ至リテハ我カ大憲ノ明文ト精神トヲ蔑視スルノ甚シキ者トス、豈戒メサルヘケンヤ。抑、分權ハ立憲ノ本旨タリ、分權ヲ無視スレハ即チ昔日ノ專制ノ政體ニ歸センノミ。又我カ政體ハ行政諸般ノ施設ハ一ニ大權ニ屬シ政府ハ補弼執行ノ任ニ當ル、議會ハ立法及豫算ニ付審議協賛ノ任ニ居リ、議決シテ執行セス、憲法ハ定ニ此ノ分界ヲ明劃シテ紊ラサルカ爲ニ存ス、若、此ノ大義ヲ紊ルコトアラハ即チ憲

法ヲ紛更スルノ罪ヲ免レサラントス、豈戒メサルヘケンヤ。』

議會ノ立 憲的作用

抑、議會ヲ以テ國權ノ根軸トスルハ、名ニ於テ、又實ニ於テ、我カ憲法ノ之ニ則ラサル所ナリ。統治權ヲ總攬スルノ皇位ハ憲法諸機關ノ上ニ超然タリ、議會ハ固ヨリ此レト相對峙スル者ニ非ス。議會ノ立憲的作用ハ主トシテ政府ニ對スルノ節制ノ力タルコトニ存ス、皇位大權ニ對スルニハ非サルナリ。政府ハ大政施行ニ付補弼ノ重任ニ居ル、若、名ヲ大權ニ籍リ權威ヲ擅ニスルコトアラハ、再ヒ昔日專制ノ弊ヲ見ン、今ノ議會ノ設ハ之ニ備フルノミ。議會ハ立法及豫算ノ事ヲ議定ス、事限定アルカ如クニシテ實ハ施政ノ全般ヲ麻痺スルノ實力ヲ含蓄ス。若、政府、議會各、其ノ權力ヲ極端ニ濫用セハ憲政ノ運用ハ茲ニ廢絶ニ歸セン。然レトモ立憲政治ノ妙味ハ亦其ノ間ニ存スルモノアルヲ忘ルヘカラス。立憲ノ制、分權ノ主

義、本、主トシテ政府ノ專制ニ反抗シテ起レリ、議會ノ設ハ其ノ意、政府專權ノ弊ニ備フルノ節制ノ力タルニ存ス、大權施政ノ權ヲ奪フテ之ヲ議會ニ移スノ精神タルニハ非サルナリ。』

按スルニ、我カ憲法ノ議會ハ政府ニ對スルノ節制ノ力タルコトヲ得ヘシ施政ノ中心タルコトヲ得サルナリ。立憲ノ制、本、分權シテ相互ニ節制スルノ精神ニ出ツ。中、コ、民主ノ論ト相混シ、國會ヲ以テ最高全能ノ權力トスルノ傾向ヲ生シ、其ノ弊ハ再ヒ議院專制ノ政ヲ視ルニ及ヘリ。我カ憲法ハ深ク茲ニ願ミル所アリ、議會ニ立法及豫算ヲ審議可否スルノ重大ナル權力ヲ付與スルト同時ニ、固ク大權獨立ノ制ヲ執リ、大政ノ中樞ハ議會ニ在ラシテ大權ニ在ルノ大義ヲ主持ス。若、一步此ノ主義ヲ讓ルコトアラハ國體ノ基礎ハ即チ動カン。政府ノ濫權固ヨリ戒ムヘシ、議院ノ跋扈亦許スヘカラス、二者互ニ切磋シ節制シ、以テ國

務ヲ慎重ニスルハ憲法ノ期待スル所タルト同時ニ、大政最終ノ決ハ一ニ大權ノ獨裁ニ在ルコト、是レ我カ大憲ノ本領ニシテ、而テ亦此ノ特獨ハ神聖優スヘカラサルノ皇位ヲ載クノ鞏固ナル國體アルニ非サレハ之ヲ現實ニ視ルコト能ハサル所ナリ。議會戰フヘシ政府爭フヘシ然レトモ大命一タビ降ラハ百事止ム、是レ他國ノ政治ニ見ル能ハサル所ニシテ、僅ニ我ニ在ル所タリ、之ヲ思ヘハ我カ國體ノ尊嚴ヲ維持スルハ即チ政權ノ歸一ヲ維持スルノ所以タル知ルヘキナリ。』

第三章 帝國議會ノ構成

兩院制度

帝國議會ハ貴族院及衆議院ノ兩院ヲ以テ成立ス憲法第三十條。兩院ハ議會ノ部局タリ兩院同時ニ並ヒ成立スルニ由リテ帝國議會ヲ成スモノナリ。議會ハ二部局ニ分レテ各別ニ議決ス、而シテ兩院ノ議同時ニ(同會期)相合一スルニ於テ始テ議會ノ議定ヲ成スナリ。凡ソ議會ノ憲法上ノ職權ハ議會ニ屬シ各院各別ニ有スルノ權能ニ非ス、一院獨立シテ此ヲ行フト能ハス、貴族院及衆議院各立法及豫算ニ協贊スルニハ非サルナリ。特ニ憲法ニ明文アル場合ニハ、一院其ノ名ニ於テ行動スルコトアレトモ(上奏建議)是レ各院ノ意見ヲ進達スルノ便ヲ開キタルノ形式的權限タルニ止リ、國務ノ實質ヲ決定スルノ要件タル權能ハ、總テ議會トシテ之ヲ行フ。蓋憲法ハ帝國議會ヲ一體ト視テ之ヲ憲法上ノ機關ト爲セルコト其ノ

精神ハ明カナリ。議會ハ兩院ヲ以テ之ヲ構成ス、兩院ハ同時ニ並ヒ存スルニ非サレハ議會ヲ成サス、何人モ同時ニ兩議院ノ議員タルコトヲ得ス、兩院ハ各別ニ議決シ其ノ議合一スルニ非サレハ議會ノ議定ヲ成サス、之ヲ指稱シテ兩院制度ト謂フ。』

按スルニ、歐米ノ諸國、大概兩院制度ヲ採ル、其ノ一院制度ニ依ル者ハ大國ニシテハ獨逸帝國アリ、他ハ概ネ小國タリ及獨逸聯邦中ノ小邦。獨逸帝國ハ名ニ於テ一院制ナリト雖、帝國議會ノ外ニ聯邦會議アリ共ニ立法ノ機關タリ、故ニ實ハ兩院制度ヲ有スルニ異ナラス。抑、歐洲ニ於テ國會ヲ上下兩院ニ分ツハ、本、歷史ノ變遷ニ成リ、其ノ事偶、社會ノ事情ニ適シ、又政務實際ノ便宜ニ合フカ故ニ、廣ク立憲諸國ノ通例トナレルナリ。近世ノ國會制度ハ多ク其ノ範ヲ英國ニ取ル。英ノ國會ハ本、貴族ノ合議タリ、後ニ市府及地方庶民ノ總代モ亦其ノ議ニ與ルノ事トナリ

シヨリ、貴族ト庶民ト席ヲ分チテ各、政事ヲ議シタリ。是レ英ノ國會ノ上下兩院ニ分カレタルノ所以タリ。此ノ事必シモ利害ヲ考察シテ茲ニ出テタルニハ非ス、或ハ當時貴族ト平民ト其ノ地位甚隔絶セルモノアリテ同席事ヲ議スルヲ社交ノ禮ニ合ハスト爲シタルニハ非サルカ。後ニ政權ハ却テ下院ニ偏重スルノ情勢ヲ成シタルトモ、尙兩院ノ分立ハ依然トシテ之ヲ維持シ來リ、後進ノ立憲國ニ向フテ其ノ模範ヲ貽シタルナリ。今ノ立憲諸國必シモ貴族平民ノ歷史的階級ノ別ヲ保守スルニハ非ス、又特ニ階級ノ制ヲ打破シ政權均等ヲ主義トスル者モ少カラス、然モ尙兩院ヲ分立セシメ、各、其ノ組織ノ元質ト方法トヲ異ニスルヲ通例トス其ノ所以如何。惟フニ國會ノ用ハ國民社會ノ現狀ヲ眞實ニ反照スルコトニ於テ全クシ、之ヲ國民ノ代表ト謂フハ蓋國民社會ノ縮寫タルヲ期スルナリ。而シテ社會ニハ歷史ノ餘勢アリ、智德、聲望

ノ隔絶アリ、貧富ノ懸隔アリ、自ラ階級等差ヲ爲スヲ禁スル能ハス。權利ノ平等ハ法律ヲ以テ之ヲ宣言スルヲ得ヘキモ、社會的勢力ノ事實上ノ優劣ハ之ヲ禁歴スルコト能ハサルナリ。故ニ社會ノ表面ハ凸凹アリテ平坦ナラス、此ノ凸凹ヲ凸凹トシテ縮寫スルハ、却テ國民社會ノ現狀ヲ代表スルニ適スル所以トス。故ニ國會ヲ二院ニ分チ、一院ハ重キヲ各人平等ノ主義ニ置キ、專ラ數量ノ上ヨリ視テ國民ノ代表ヲ採リ、一院ハ重キヲ歴史、智徳、聲望、財産等ニ置キ、適宜ノ方法ヲ以テ之ヲ公平ニ收拾シテ代表セシメントス。是レ蓋、國民一般ノ選舉ニ由ル下院ノ外、更ニ別種ノ構成ニ由ル上院ヲ置クノ實例多キ所以ナラン。其ノ聯邦組織ノ國ニ在リテハ又特種ノ事由アルニ似タリ、全國ニ普通ナル代表ト、各邦ノ代表トヲ並存セシムルノ爲ニ、特ニ兩院ヲ設クルノ要ヲ視ルモノノ如シ。要スルニ、國會制度ノ用ハ、社會衆論ト、其ノ秀越ノ智徳聲

望トヲ、適當ニ收拾シ、之ヲ國政ノ上ニ勢力アラシムルニ在ルナリ。兩院ノ制本、貴賤階級ノ別ニ起レルノ歴史ノ成果タリ、而シテ偶、此ノ社會的代表ノ用ヲ爲スモノアルカ故ニ、尙其ノ形體ヲ今日ニ存スルモノナリ。』

兩院制度ハ、歴史ノ成果タリ社會狀態ノ影像タルノ外、更ニ政治上ノ理由アリテ之ヲ便ナリトシタルモノナルカ如シ。國會重大ノ權力ハ二院分立シテ相牽制スルニ由リテ其ノ專恣濫用ノ弊ヲ免レント欲スル其ノ一ナリ。立法ノ議事ヲ慎重ニセント欲スル其ノ二ナリ。抑、歐洲立憲國ノ政治上ノ傾向ハ國會ヲ以テ國家最高ノ權力ト爲スニ在ルカ如シ。ヨシ名義ニ於テ之ヲ最高ノ權力ト謂ハサルモ、立法及豫算ノ權ヲ有スルハ實ニ行政及司法ノ兩權ニ向フテ其ノ準則ヲ示シ之ヲ監督スルノ權アル者ト謂フヘキナリ。此ノ重大ノ權力ハ一院單獨ニ之ヲ

專行スルトキハ濫用ノ弊甚多カラントス故ニ權力ヲ二院ニ分チ相牽制セシメ以テ立法權ノ偏重ヲ防カントスルモノナリ。又一院一時ノ情勢ニ驅ラルルノ衆論ハ其ノ決スル所或ハ粗漫ニ流レ偏重ニ失スルノ虞アルヲ免レス故ニ一院ノ議決ハ更ニ之ヲ他ノ院ニ移シ冷靜熟慮ノ議ヲ重ネ以テ議事ノ慎重ヲ致シ立法ノ公平ヲ期セントスルモノナリ。然レトモ兩院制ノ弊モ亦其ノ相軋シテ政務ノ進行ヲ阻害スルノ點ニ於テ特ニ著シキモノトス。要スルニ此ノ制度ノ終局ノ利害ハ各國特種ノ情勢ニ顧テ之ヲ談スヘク一般概括シテ之ヲ斷スル能ハサル所ナリ。』

貴族院令 及選舉法

貴族院ハ貴族院令ノ定ムル所ニ依リ皇族華族及勅任セラレタル議員ヲ以テ組織ス憲法第三〇條。衆議院ハ選舉法ノ定ムル所ニ依リ公選セラレタ

ル議員ヲ以テ組織ス憲法第三〇條。憲法ハ兩院ノ組織ニ付其ノ大綱ヲ掲クルニ止リ其ノ方法細目ハ更ニ別ニ法律勅令ヲ以テ之ヲ定ムルモノトス。貴族院令及選舉法ハ憲法ノ條項ヲ補充スルカ爲ニ之ニ附屬スルノ法令タリ然レトモ形式上憲法ノ一部ヲ成スニハ非サルナリ。之ヲ憲法ノ條項ニ編入スルノ事例多キニ拘ハラズ特ニ之ヲ憲法ノ條規中ヨリ分チテ別個ノ法令ト爲シタルモノハ蓋組織ノ細目方法ハ時勢ニ隨ヒテ或ハ改正ヲ要スルコトアルヲ免レサルヘキヲ豫見シ之カ爲ニ憲法改正ノ重大ナル事態ヲ招クコトヲ避ケント欲スルニ出テタルナラン。貴族院ハ皇族華族及勅任ノ三種ノ議員ヨリ成リ衆議院ハ廣ク國民ノ公選ニ成ル。此ノ本質ハ憲法ノ定ムル所ニシテ法令ヲ以テ之ヲ變更スルコトヲ許サス貴族院令及選舉法ハ此ノ範圍ニ於テ此ノ趣旨ニ合フノ條規ヲ設クルモノタルナリ。』

按スルニ、貴族院令及選舉法ハ其ノ實質ニ於テ憲法ヲ補充スルノ法則
 タレトモ其ノ形式ニ於テハ勅令及法律タルコト明白ナリ。且ツ貴族
 院ノ組織ヲ勅令ヲ以テ定ムヘシトシタル憲法第三十四條ノ趣旨ハ之
 ヲ勅令ノ特權ニ留保シ法律ノ範圍ニ讓ラサルニ在ルコトモ亦明白ナ
 リ。故ニ法律ヲ以テ貴族院令ヲ變更スルヲ許ササルハ當然ノ事ニ屬
 ス。又現行ノ貴族院令第十三條ニ「將來此ノ勅令ノ條項ヲ改正シ又ハ
 増補スルトキハ貴族院ノ議決ヲ經ヘシトアリ、故ニ貴族院ノ議ヲ經ス
 シテ之ヲ改正増補スル固ヨリ違法ナリ、且ツ貴族院ノ議ヲ經ルト雖之
 ヲ以テ法律ト爲スモノニ非サルハ亦言ヲ待タサルナリ。或者謂フ貴
 族院令ハ本、大權專斷ノ勅令タリ、其ノ第十三條ノ規定アルモ貴族院ノ
 議ヲ經スシテ之ヲ變更スルコトヲ妨ケスト。其ノ論固ヨリ非ナリ、貴
 族院令既ニ其ノ改正ノ要件ヲ定メタルトキハ、其ノ要件ニ依ルニ非サ

貴族院ノ
組織

貴族院ハ左ノ議員ヲ以テ之ヲ組織ス。

- 一、皇族。
- 二、公侯爵。
- 三、伯子男爵各、其ノ同爵中ヨリ選舉セラレタル者。
- 四、國家ニ勤勞アリ又ハ學識アル者ヨリ特ニ勅任セラレタル者。
- 五、各府縣ニ於テ土地或ハ工業商業ニ付多額ノ直接國稅ヲ納ムル者

ノ中ヨリ一人ヲ互選シテ勅任セラレタル者。

皇族男子成年ニ達シタルトキハ貴族院ニ列席ス。皇太子皇太孫ハ滿十八年ヲ以テ成年トシ、其ノ他ノ皇族ハ滿二十年ヲ以テ成年トス。』
公侯爵ヲ有スル者ハ滿二十五歳ニ達シタルトキハ議員タルヘシ。』
伯子男爵ヲ有スル者ニシテ滿二十五歳ニ達シ各、其ノ同爵ノ選ニ當リタル者ハ七箇年ノ任期ヲ以テ議員タルヘシ。其ノ選舉ニ關スル規則ハ別ニ勅令ヲ以テ之ヲ定ム。此ノ議員ノ數ハ伯爵十七人以内、子爵七十人以内、男爵六十三人以内、トシ各爵其ノ總數ノ五分ノ一ヲ超過スヘカラス。』
國家ニ勳勞アリ又ハ學識アル滿三十歳以上ノ男子ニシテ勅任セラレタル者ハ終身議員タルヘシ。此ノ議員ノ總數ハ百二十五人ヲ超過スヘカラス。』

各府縣ニ於テ滿三十歳以上ノ男子ニシテ土地或ハ工業商業ニ付多額ノ

直接國稅ヲ納ムル者十五人ノ中ヨリ一人ヲ互選シ其ノ選ニ當リ勅任セラレタル者ハ七箇年ノ任期ヲ以テ議員タルヘシ、其ノ選舉ニ關スル規則ハ勅令ヲ以テ之ヲ定ム。』

勳勞學識又ハ多額ノ納稅ニ由リ勅任セラレタル議員ハ有爵議員ノ數ニ超過スルコトヲ得ス。』

按スルニ、此レヲ現行貴族院令ニ依ル貴族院ノ組織ノ大綱トス。外ニ伯子男爵議員選舉規則アリ、多額納稅者議員互選規則アリ、更ニ細目ヲ定ム。』

上院ノ組織ハ各國特ニ重キヲ歴史ト國情トニ置ク、故ニ其ノ軌一ナラス、下院ノ組織ノ一般ニ國民ノ公選ニ依ルカ如キニ非サルナリ。上院ハ下院ト同シク國民ノ公選ニ由ルモノトシ、唯、其ノ選舉ノ方法ヲ下院ト異ニスル者アリ、佛白諸國ノ如キナリ。又專ラ有爵貴族ヲ以テ之ヲ

組織スル者アリ、英國ノ如キナリ。又此レヲ元老人才ノ府ト爲スノ主義ヲ採リ、專ラ勳勞、學識、技能、資産ニ由リ、之ヲ特選シ、王族ノ外ハ有爵貴族タルノ故ヲ以テ之ニ列席スルノ特權ヲ認メサル者アリ、伊國ノ如キナリ。又有爵貴族ニ特權ヲ認ムルト同時ニ、勳勞、學識、資産ノ士ヲ特選スル者アリ、我カ貴族院ノ如キナリ。而シテ聯邦組織ノ國ニ於ケル上院ハ亦自ラ其ノ趣ヲ異ニシ各聯邦ヲ代表スルノ性質ヲ帶フルヲ例トス、皆各其ノ歴史ト國情トニ從フナリ。』

又按スルニ、我カ憲法ハ兩院同權ノ主義ヲ取ル、兩院各法律及豫算ヲ議スルニ於テ其ノ權限ニ輕重軒輊アルコトナシ。歐洲ノ成例ニハ豫算其ノ他財政ノ事ニ關シテハ、其ノ權特ニ下院ニ偏重シ、上院ハ下院ノ成案ニ付大體ノ討議ヲ爲スノ外、自ラ之ヲ發議シ又ハ修正スルノ權ナキ者ト爲スアリ。立法ノ事ニ關シテモ其ノ實權ハ多ク下院ニ偏重ス。

我カ兩院ハ名實共ニ同權ナリ。然ルノミナラス、我カ貴族院ハ其ノ構成及地位ニ顧ミテ特ニ重キヲ爲スモノアリ。貴族院ノ議員ノ大數ハ世襲若ハ終身其ノ地位ヲ保有ス。其ノ選舉ニ出ツル者ト雖極メテ少數ナル同階級ノ互選ニ由リ、且ツ七箇年ノ長期ヲ以テ在任ス、衆議院議員ノ一般民衆ノ公選ニ由リ、四箇年ノ任期ヲ以テスル者ト比シ、其ノ地歩ノ鞏固ナル自ラ異ナル所アルナリ。又貴族院ノ組織ハ貴族院令ニ依ル、貴族院令ノ改定ハ衆議院ノ容喙ヲ許サス、且ツ專ラ貴族院自身ノ同意アルニ非サレハ之ヲ變更スルコトヲ得ス。而シテ衆議院ノ組織及選舉ニ關スルノ諸法律ニ至リテハ、貴族院亦衆議院ト同權ヲ以テ自由ニ之ヲ發案シ、議決スルコトヲ妨ケサルナリ。且ツ凡ソ華族ノ特權ニ關スル事ハ君主ノ諮詢ニ由リ貴族院專ラ之ヲ議ス、他院ハ一切之ニ與ラス。貴族院ノ地位ノ優勢ナル此ノ如シ、況ンヤ衆議院ハ解散スヘ

クシテ貴族院ハ解散スヘカラサルニ於テオヤ、我カ貴族院ノ地位ハ甚重シ、憲法ノ之ニ信賴スル實ニ大ナル者アルナリ。蓋、貴族院ノ設ハ貴紳ヲ集メ、練達ノ士ニ選ヒ、以テ王室國家ノ屏翰ヲ爲シ、其ノ老熟着實ノ氣象ヲ以テ、衆議院ノ或ハ激シテ傾流奔注ノ勢ヲ爲スノ虞アルニ備ヘント欲スル者ナリ。貴族院ニシテ若此ノ重大ノ責任ヲ忘レ、其ノ特殊ノ地位ヲ濫用シテ、專恣ニ涉リ、又ハ懶庸ニ流レ、國勢進運ノ淹滯障碍タルノ罪ヲ招クコトアラハ、憲法ノ貴重ナル信賴ニ反クノ罪ヲ免レサルヘキナリ。』

衆議院ノ組織

衆議院ハ公選セラレタル議員ヲ以テ之ヲ組織ス。』

左ノ要件ヲ具備スル者ハ選舉權ヲ有ス。』

一、帝國臣民タル男子ニシテ、年齡滿二十五年以上ノ者。

二、選舉人名簿調製ノ期日前、滿一年以上、其ノ選舉區内ニ住所ヲ有シ、仍引續キ有スル者。

三、選舉人名簿調製ノ期日前、滿一年以上、地租十圓以上、又ハ滿二年以上、地租以外ノ直接國稅十圓以上、若ハ地租ト其ノ他ノ直接國稅トヲ通シテ十圓以上ヲ納メ、仍引續キ納ムル者。

家督相續ニ依リ財產ヲ取得シタル者ハ其ノ財產ニ付被相續人ノ爲シタル納稅ヲ以テ其ノ者ノ納稅シタルモノト看做ス。』

帝國臣民タル男子ニシテ、年齡滿三十年以上ノ者ハ被選舉權ヲ有ス。』

按スルニ、選舉權及被選舉權ノ事ハ衆議院議員選舉法第二章ニ之ヲ規定ス、本文ニ掲クル一般ノ要件ノ外、其ノ第十一條乃至第十七條ニ特別例外ノ細目ヲ示ス、就キテ看ルヘシ。法律ハ之ヲ選舉權及被選舉權ト稱ス、實ハ是レ選舉人タリ、被選人タルノ資格ト解スヘキナリ。選舉ハ本來

法律カ國民ニ命シテ行ハシムルノ公務タリ、專ラ本人ノ利益ノ爲ニ之ヲ付與シタルモノニ非ス。若本人此ノ公務ヲ行フコトヲ一身ノ光榮トシ利益トスルトキハ、之ヲ權利ト視ルヲ妨ケサルヘキト同時ニ、又之ヲ煩勞トシ利益ニ非ストスルモ、奉公ノ精神ヲ以テ勉メテ之ヲ行フトキハ之ヲ義務ト視ルコトヲ妨ケサルヘシ。世情偶、衆人進テ選舉ノ事ヲ行フノ形勢アラハ、法律ハ之ヲ各人ノ自由ニ委シ、更ニ制裁ヲ加ヘテ之ヲ強行スルノ要ヲ見サルノミ、選舉ノ本質上、之ヲ各人ノ任意ニ委シテ願ミルコトヲ要セサルガ如キ者ニハ非サルナリ。若世情一變選舉ヲ行フコトヲ煩累トシテ避止スルカ如キコトアラハ、法律ハ刑罰ヲ加ヘテモ之ヲ強制セサルヘカラサルコトアルヘキナリ。選舉其ノ事ハ公ノ利益ノ爲ニ行フ所ニシテ、本人ノ私益ノ爲ニ行フニ非ス、法律ノ之ヲ保護スルハ一私人ノ公務ヲ行フヲ保護スルナリ、之ヲ指シテ選舉權

ト謂フモ本人ニ專屬スル私益ノ主張ヲ保護スルノ謂ニ非サルハ立法ノ本旨ニ照シテ明カナリ。之ヲ立法ノ精神ニ考フルニ選舉ハ選擇ナリ、國務ニ參與スルニ適當ナル人ヲ選擇セント欲スルナリ。廣ク國民ノ公選ニ依ルハ普ク衆望ノ歸スル所ヲ舉ケント欲スルナリ。此ノ立法ノ本旨ハ選舉人一般ニ忠誠奉公ノ念ヲ以テ、皆競フテ選舉ヲ行フニ由リテ貫徹スルコトヲ得ヘシ。然ラスシテ、若選舉ノ公事ヲ濫用シテ、黨派ヲ爲シ、政權ヲ爭奪シ、私利ヲ張ルノ資トナスアラハ、國民一般ノ選舉ハ却テ國政ヲ紊亂スルノ階梯ヲ爲サン。若又國民ハ奉公ノ念ニ乏シク多數ハ避ケテ選舉ノ事ヲ行ハス、一部少數ノミ之ヲ弄フノ情勢ニ陥ラハ、公選ハ虛偽トナリ、衆望ノ歸スル所ヲ舉ケテ國政ヲ公論ニ決スルノ立憲ノ政體ハ其ノ根底ヲ失フニ至ルヘシ。事茲ニ至ラハ法律ハ國民ヲ強制シテ選舉ヲ行ハシムルノ手段ヲ取ルノ已ヲ得サルニ出ツ

ルコトアルヘシ、歐洲ノ小國既ニ其ノ事例アリ。是レ實ニ不祥ノ事ニ屬ス、此ノ如クンハ國會ノ制ヲ設ケ、立憲ノ政體ニ則ルノ本來ノ理由ヲ失フ、宜ク君主專制ノ舊ニ復スヘキナリ。抑、立憲ノ政體ナル者ハ國民全般奉公ノ精神ヲ以テ競フテ選舉ヲ爲シ公平ニ適任ノ者ヲ舉クルコトヲ前提トシテ、其ノ基礎ノ上ニ建設セラレタルナリ。若此ノ基礎ニシテ動搖スルアラハ憲法ハ全ク空文トナラン。立憲政體ハ國民ノ公德ニ信賴シ、之ヲ原動力トシテ、始テ其ノ圓滑ナル運轉ヲ見ルモノトス。此ノ原動力タル公德ハ法律強制ノ力ヲ以テ之ヲ維持シ得ヘキ性質ノ者ニ非サルナリ。國民タル者、選舉ハ兵役納税ト共ニ、國ニ奉スルノ公務タルコトヲ願ミス、忠誠愛國ノ精神ヲ以テ公平ニ之ヲ行フヘキノ義理ヲ忘レ、之ヲ弄ヒテ黨派ノ權勢利慾ヲ張ルノ具ト爲スコトアラハ、實ニ憲法ノ信賴ニ背クモノト謂フヘキナリ。』

又按スルニ、選舉ノ制ハ憲政ノ根軸タリ、而シテ此ノ一事言フハ易クシテ行フハ難シ。普ク衆望ノ歸スル所ヲ舉ケテ國政ニ參與セシメント欲ス、是レ實ニ立憲ノ本旨タリ。故ニ選擇指名ノ權ヲ、一般ニ、公平ニ、國民ニ分テ、以テ衆庶ノ視テ以テ適任トスル者ヲ決定セントスルナリ。此ノ期望ハ唯、國民一般ニ、各人必ス投票シ、且ツ私心ヲ交ヘス、一意奉公ノ精神ヲ以テ之ヲ行フニ於テノミ之ヲ現實ニスルコトヲ得ヘキナリ。○憲法ハ實ニ國民ニ此ノ公德アルコトヲ前提トシテ制定セラレタル者ナリ。然レトモ事實ハ此ノ期望ニ副ハス、選舉ハ政黨ノ事務トナリ、投票ハ政權爭奪ノ爪牙トナリ、爲ニ局外大多數ノ順良ノ人民ハ之ニ干セサルヲ以テ自ラ高シトスルノ弊風ヲ爲スニ至レリ。政黨ハ政權爭奪ノ爲ニ一致ノ行動ヲナスノ團結ナリ。選舉ニ付、國民僅少ノ一部タル政黨ノ跋扈スルノ反響ハ、政權爭奪ノ渦中ニ投スルコトヲ欲セサル

ノ國民大多數ヲシテ、投票ノ權ヲ棄テ、選舉ノ紛擾ヲ避ケ、國事ニ冷淡ナラシム。此ノ故ニ選舉ノ成績ハ多ク虛偽トナリ、國民ヲ代表セスシテ政黨ヲ代表ス。事茲ニ至リテハ立憲本來ノ精神ニ反スル甚シト謂フヘシ。抑、憲法ノ本旨ハ國民ヲ基礎トスルノ政治ニ在リ、政黨ヲ基礎トスルノ政治ニ在ラス。然ルニ近來過テ政黨政治ノ勢ヲ爲シ、選舉投票ノ事、政權組織ノ事、一ニ皆其ノ基礎ヲ政黨ニ置カントスルノ風ヲ爲セルハ甚歎スヘキナリ。世論或ハ比例代表ヲ以テ選舉法ノ最公平ナル者トス、比例代表トハ各政黨ノ大小ニ比例シテ議員ノ數ヲ舉ケシムルナリ。政論或ハ政黨内閣ヲ以テ政權組織ノ最公平ナル者トス、政黨内閣トハ議院ニ於ケル最大政黨ヲ以テ内閣ヲ組織セシムルナリ。政權ハ概テ政黨ヲ基礎トシテ之ヲ分配スル此ノ如ク、局外最大數ノ國民ハ初ヨリ計算ノ外ニ在リ、指ヲ咬エテ他ノ政權爭權ヲ傍觀スルニ止リ、事

實ニ於テ全ク參政ノ權ヲ剝奪セラレタル者ノ如シ。是レ、昔日ノ君主有司ノ專制ヲ厭ヒ、更ニ之ニ代フルニ今ノ政黨ノ專横跋扈ヲ以テスルモノナリ、狼虎何ソ擇ハンヤ。抑、選舉ノ制ハ憲政ノ根軸タリ、廣ク參政ノ權ヲ國民全般ニ公平ニ分チ、以テ少數專恣ノ弊ヲ救ハント欲スルナリ。然ルニ此ノ選舉ノ制度ヲ濫用シ、逆サマニ黨派少數ノ專恣ニ資セントスルニ至リテハ、憲法ノ本旨ヲ紛更スルノ罪是レヨリ大ナルハナシ。頃者世上ニ選舉法ヲ改正シテ之ヲ政黨代表ノ基礎ニ置カントスルノ議アリ、警メサルヘケンヤ。或ハ謂フ、立憲ノ政體ハ其ノ本質ニ於テ政黨政治タリ、政黨ヲ否認シテ憲政ノ運用ヲ望ムハ艦權ナクシテ舟ヲ行ルカ如シト。嗚呼是レ何ノ妄言ソヤ。憲法ハ國民政治ヲ期ス、政黨政治ヲ期セス、國民全般ノ參政ナクシテハ之ヲ運用スルコトヲ得サルト同時ニ、勉メテ之ヲ少數一派ノ手ニ委スルコトヲ防カントス。而

シテ國民代表ヲ目的トシテ、選舉ヲ行ヒ議院ヲ開クノ結果、偶、政黨ヲシテ跋扈スルノ便アラシメタルノミ。政黨政治ハ立憲制ニ伴フノ餘弊タルノミ、豈之ヲ期スルモノナランヤ。選舉ハ競争ヲ招キ、競争ハ黨派ヲ促シ、遂ニ其ノ公正ヲ失フニ至レルハ弊害ノミ、豈之ヲ其ノ本領ト謂ハン。國民全數皆黨籍ニ在ル者トスレハ則チ止ム、然ラスシテ其ノ大多數ハ黨籍ニ在ラサル者トスレハ、之ヲ驅テ自由獨立ノ投票ヲ爲サシムルハ亦政黨ノ弊ヲ防ニ足ラン、是レ投票ヲ強制義務トスルノ論アル所由ナリ。然レトモ國民ニシテ参政ノ權ヲ重ニスルノ忠誠奉公ノ精神アルニ非サレハ投票ヲ強制スルモ、形式ニ止リ、遂ニ憲政ノ本旨ヲ達スルコト能ハサルヘシ。憲政ノ運用ハ一ニ此ノ公德ノ存在ニ懸ル、之ヲ缺クノ國民ハ憲法ノ恩澤ニ浴スルノ權利ナキ者ナリ、吾人深ク反省セスシテ可ナランヤ。』

選舉ノ手續

選舉區

選舉ノ手續ハ、先ツ選舉區及投票區ヲ設ケ、選舉人名簿ヲ調製シ、之ニ依リテ投票セシメ、選舉會ヲ開キテ當選人ヲ決シ、異議アルトキハ訴訟ニ依リ判決スルニ在リ。』

(一) 選舉區トハ地域ヲ劃シ、其ノ區内ノ選舉人ノ投票ニ由リ、一定ノ數ノ議員ヲ選出スヘキモノトシタルノ謂ナリ。選舉區ハ選舉施行ノ爲ニ設クルノ行政區劃ナリ、固ヨリ之ヲ以テ一團體ト爲シ、之ニ参政ノ權ヲ付與シ、其ノ選出議員ヲシテ其ノ團體ヲ代表セシムルモノニ非サルナリ。偶、市、郡ノ如キ地方自治體ノ地域ニシテ、同時ニ一選舉區ヲ爲スコトアルモ、其ノ地方團體ニ参政ノ權ヲ與フルモノニ非サルハ明カナリ。若然ランニハ地方自治體ノ機關ヲシテ之ヲ代表セシムルヲ以テ足ル、然ラスシテ別段ノ方法ニ依リ一般人民ノ直接ノ投票ヲ以テ議員ヲ選出セシムルモ

投票區

ノハ其ノ義推シテ知ルヘキナリ。又選舉區ト選出議員トノ間ニハ何等代表代理ノ關係アルコトナシ、全國ヲ一區トシ通シテ投票ヲ計算シ當選ヲ決スルノ代リニ、之ヲ數多ノ區劃ニ分ツノ便ニ從フニ過キサレナリ。』投票區ハ一選舉區ノ地域ヲ更ニ小分シ、選舉人ノ投票ノ便ヲ爲スノ設備ナリ。投票區ハ通常市町村ノ區域ニ依ル。選舉區ノ小分ハ亦選舉人ノ投票ノ爲メニ遠隔ノ地ニ到ルノ不便ヲ避クルノ目的ニ出ツルニ外ナラス。』

選舉區ノ地域及各選舉區ヨリ選出スヘキ議員ノ定數ハ衆議院議員選舉法之ヲ揭示ス。』

按スルニ、議院ヲ以テ地方自治體ノ代表者ノ會合ト爲スノ制アリ、英國ノ庶民院ノ選舉ノ如キハ蓋此ノ制ニ則レルノ歴史アルカ如シ。今時ノ所謂國民代表ノ制ハ地方的團體ノ境界ヲ撤シ、全國普通ノ代表タル

コトヲ期ス、且ツ被選人ハ其ノ選舉區ノ住民タルコトヲ要セス、其ノ選舉區ヲ分ツハ國民的選舉施行ノ一便法ト見ルノミ、選舉區ト議員トノ間ニ代表ノ關係ヲ認メタルニハ非サルナリ。』

選舉ノ事ヲ談スル者、小選舉區、大選舉區ノ別ヲ謂フ。蓋小選舉區ノ制度トハ每區一人ノ議員ヲ選出セシムルノ制ニシテ、全國ヲ議員ノ數ニ區分シテ、各之ヲ選舉區トナス者ナリ。大選舉區ノ制度トハ一區ヨリ數人ノ議員ヲ選出セシムルノ制タリ、而シテ每區ニ配當スルノ議員ノ數ハ必シモ均一ナルニハ非サルナリ。我カ舊法ハ小選舉區ノ制ニ依リシニ、現行ノ法ハ改メテ大選舉區ノ制ヲ採レリ。二者ハ法理上ノ性質ニ於テ異ナル所ナシ、其ノ利害ヲ談スルハ多ク政黨代表ノ見地ヨリ之ヲ謂フノミ。概シテ謂ヘハ小選舉區ノ制ハ小數政黨モ亦代表者ヲ出スコトヲ得ルノ機會稍多カルヘク、大選舉區ノ制ハ大政黨ノ小數政

黨ヲ排斥スルニ便ナル所アリト爲スニ過キス、要スルニ政黨政治ノ下ニ黨勢ヲ張ルノ便否ノ談ニシテ、事憲法ノ解釋ニハ關スル所少ナキナリ。歐洲ノ所謂大選區ノ制ニハ多ク聯記投票ノ制之ニ伴フ。聯記票投トハ一選舉人ニシテ數名ノ議員ヲ聯記シテ投票スルノ謂ナリ。彼ニ在リテ大選區ハ大政黨ニ便ナリト謂フハ聯記投票ノ制之ニ伴フカ故ナリ。我カ選舉法ハ此ノ聯記投票ノ制ヲ採ラス、一人ハ一人ノ議員ヲ投票スルニ限ル。故ニ名ハ大選區ノ制ト謂フモ實ハ小選舉區ノ制ト異ナルコト少ナクシテ、大政黨ノ跋扈ヲ抑制スルニ利アルニ似タリ。又小選舉區ハ地域狭キカ故ニ運動請託行ハレ易シ、大選區ハ地域廣キカ故ニ此ノ弊稍、少ナキニ似タリ、然レトモ其ノ利害ハ必シモ顯著ナラサルナリ。』

選舉名簿

(二) 選舉人名簿ハ選舉權ヲ有スル者ヲ登録シタルノ帳簿ニシテ、此ノ名簿ニ登録セラレタル者ニ非サレハ投票スルコトヲ許ササルモノトス。此ノ名簿ハ市、町、村長、毎年十月一日ノ現在ニ依リ、其ノ市、町、村内ニ住所ヲ有スル者ノ選舉資格ヲ審査シテ之ヲ調製ス。此ノ名簿ハ十一月五日ヨリ十五日間公衆ノ縦覽ニ供ス、之ヲ名簿ノ縦覽期間トス。此ノ期間ニ於テハ選舉資格ヲ有スル者ハ自己若ハ他人ノ其ノ名簿ニ脱漏又ハ誤裁アルコトヲ發見シタルトキハ其ノ訂正ヲ申立ツルコトヲ得ヘシ、縦覽期間ヲ過クレハ此ノ申立ヲ爲スコトヲ得ス、其ノ名簿ハ確定名簿トナル。此ノ訂正ノ申立ハ郡、市長ニ於テ裁決ス。若其ノ決定ニ不服ナルトキハ更ニ司法裁判所ニ出訴スルコトヲ得ヘシ。此ノ確定名簿ハ訴願ノ裁決若ハ訴訟ノ裁決ニ依ルノ外、之ヲ訂正加除スルコトヲ許ササルモノトス。選舉人名簿確定ノ効力ハ之ニ登録セラレタル者ニ非サレハ、事實資格ヲ

有スル人ト雖、有資格者タルノ確定判決書ヲ提出スルニ非サレハ一切投票ヲ爲スコトヲ許サス、又其ノ氏名ノ登録セラレタル者ト雖現ニ選舉權ヲ有セサル者ハ投票スルコトヲ許ササルニ在リ。確定名簿ハ選舉權ヲ付與スルモノニ非サルト同時ニ、投票ヲ拒絕スルノ効力アルモノトス。選舉人カ投票ヲ行フニハ其ノ姓名ノ此ノ名簿ニ登録アルコトヲ必要ノ條件ト爲スモノナリ。』

投票

(三) 投票ハ選舉人カ被選人タルヘキ人ノ氏名ヲ投票用紙ニ記入シテ之ヲ投票函ニ投入スルノ行爲ナリ。各投票區内ニ便宜投票所ヲ設ケ、而シテ全國一定ノ期日ニ同時ニ投票ヲ行フヲ原則トス。此ノ總選舉ノ期日ハ勅令ヲ以テ之ヲ定メ、少クトモ三十日前ニ之ヲ公布スルモノトス。議員ニ臨時關員ヲ生シタル場合ニ於ケル補闕選舉ニ付テハ、別段ノ定アリ

衆議院議員選舉法第七十八條 投票ハ自由ナリ、立法ノ精神ハ各人此ノ權ヲ重ンシテ

忠實ニ投票スルコトヲ期スルニ在レトモ、現行法律ニハ之ヲ強要スルノ規定ナシ。投票ハ秘密ナリ、投票用紙ニハ被選人ノ氏名ヲ記スルノ外、投票者ノ氏名ヲ記入スルコトヲ許ササルナリ。投票ハ自筆タルヘシ、代書ヲ許サス。投票ハ一人一票ニ限ル、一選舉區ヨリ數人ノ議員ヲ選出スヘキトキト雖各選舉人ハ其ノ一人ヲ指名スルニ止リ、其ノ數人ヲ聯記シテ投票スルヲ許ササルナリ。』

按スルニ、投票スルトセサルトハ各人ノ任意トス、之ヲ自由投票ノ制ト謂フ。選舉人ハ必ス投票スヘキモノトシ、理由ナクシテ怠ル者ハ罰セラル、之ヲ強制投票ノ制ト謂フ。自由投票ノ制ニ依リテ公正適實ナル國民代表ヲ得ルコトヲ得ハ是レ最、立憲ノ本旨ニ合フ所ナリ。然レトモ若、選舉ハ國民ノ僅少部分タル政黨政派ノ競争タルニ止リ、其ノ大多數タル中正ノ民ハ黨派争闘ノ渦中ニ投票スルコトヲ欲セス、避ケテ選舉

ニ干預セサルカ如キ社會ノ情勢アラシメハ、自由投票ノ制ハ國民全般ノ公論ヲ表白セス、却テ黨派結託ニ便シ、少數ヲシテ國民公選ノ名ヲ假リテ跋扈セシムルノ途ヲ啓クモノトナラン。事茲ニ至ラハ或ハ強制投票ノ制ヲ採ルノ己ヲ得サルヲ看ルナルヘシ。若果シテ國民ノ多數ニシテ、眞實ニ奉公ノ精神ニ乏シク、參政ノ煩勞ヲ厭ヒ、選舉ニ念ナキ者ナラシメハ、法律ヲ以テ之ヲ強制スルモ、虛偽、無効、又ハ戲事ニ類スルノ投票ヲ爲スヘク何ノ實効ヲモ舉クルコトナカラン。然レトモ社會ノ實情ハ必シモ此ノ如ク極端ナルニハ非サルヘシ。唯黨派結託ノ渦流ノ中ニ立テ、吾獨、局外孤立ノ投票ヲ爲スモ、一般多數中正ノ國民ノ棄權スル者多キトキハ、孤立ノ投票ハ勞シテ効ナキヲ念トシ、自ラ進ミテ投票スルコトヲ敢テセサル者甚大數ナルハ事實タリ。此ノ如キノ絶望ハ強制選舉ノ制ヲ行フニ由リテ之ヲ救フコトヲ得テ、國民ノ公論ヲ迎

フルニ於テ便ナルモノアルヤ必セリ。強制投票ノ制ヲ必要ナラシムルハ立憲國民ノ耻辱タリ。然レトモ尙大政ヲ少數ノ專恣ニ委スルニ勝ル。若強制投票ノ制ヲ布クモ其ノ實効ノ顯著ナラサルカ如キコトアラハ、其ノ國民ハ絶對ニ、立憲政體ノ恩澤ニ浴スルノ權利ナキ者タリ、須ク君主專制ノ舊ニ復スヘキナリ。』

投票用紙ニ投票者ノ氏名ヲ記入スルヲ記名投票ト謂ヒ、其ノ記入ヲ許ササルヲ秘密投票ト謂フ。記名投票ハ公明正大ニシテ責任ヲ重カラシメ、且ツ事後ニ投票ヲ審査シテ選舉ノ効力ヲ決スルニ付正確ナル憑據タルヘシ。故ニ之ヲ正則トス。然レトモ公德ニ乏シキノ國民多數ナルトキハ、其ノ間ニ賄賂、請託、脅迫、運動等ノ弊行ハレ易シ。秘密投票ナルトキハ脅迫、運動等ノ効果必シ難ク、薄志弱行ノ人モ稍、本志ヲ表白シテ責ヲ逃ルルニ易シ。然レトモ、事固ヨリ公明正大ナラス、責任ヲ輕

カラシメ且ツ投票ノ正確ヲ期スル難シ、此ノ制實ハ變則ニ屬スルナリ。我カ選舉法ハ前ニ記名投票ノ制ニ則レリ、後ニ已ヲ得ス改テ秘密投票トス、實ニ國民ノ汚辱タリ。予、人ノ投票所ニ出入スルヲ看ルニ、戰戰兢兢左右ニ顧念シ、人目ヲ憚リ、洩泄ヲ恐ル、恰モ竊ニ惡事ヲ行フ者ノ如シ、實ニ憲政ノ汚辱タリ、之ヲ立憲自由ノ國民ノ白晝公然參政ノ權ヲ行フ者ト謂フヘキカ、痛歎ニ堪ヘサルナリ。』

一人一票ノ制之ヲ單記投票ノ制ト謂フ、一人數票ノ聯記ノ制ト利害必シモ判然タラス。然レトモ既ニ現行法ハ大選舉區ノ制度ヲ採レリ、若之ニ加フルニ聯記投票ノ制ヲ以テセハ、黨派結託シテ局外獨立ノ者ヲ排斥スルノ弊愈々大ナラントス、今單記投票ノ制ニ依ルトキハ或ハ其ノ弊ヲ救フニ幾分ノ効果ナシトセサルナリ。』

選舉會

(四) 選舉會ハ各選舉區ニ付之ヲ開キ當選人ヲ決定スル者ナリ。各投票所ニ於テ投票終リタルトキハ其ノ投票函ヲ更ニ開票所ニ送達ス。開票所ニ於テハ投票ヲ開キ、其ノ有効無効ヲ審査シ、之ヲ計算シテ選舉會ニ報告ス。選舉會ハ此ノ開票ノ結果ノ報告ヲ受ケ、更ニ之ヲ調査合計シテ當選人ヲ決定スルナリ。』

當選人

有効投票ノ最多數ヲ得タル者ヲ以テ當選人トス、但シ其ノ選舉區内ノ議員定數ヲ以テ、選舉人名簿ニ記載セラレタル者ノ總數ヲ除シテ、得タル數ノ五分ノ一以上ノ得票アルコトヲ要ス。』

當選人定マリタルトキハ、選舉長ハ直ニ之ヲ當選人ニ告知ス。當選人其ノ告知ヲ受ケタル日ヨリ二十日以内ニ當選承諾ノ届出ヲ爲ササルトキハ當選ヲ辭シタルモノト看做ス。』

當選人ナキトキ又ハ定數ニ達セサルトキハ更ニ選舉ヲ行フ。』

當選人ハ四箇年ノ任期ヲ以テ衆議院議員タリ。其ノ任期ハ總選舉ノ期日ヨリ起算ス、但シ議會開會中ニ任期終ルモ閉會ニ至ルマテ在任ス。補闕ノ爲ニ選舉セラレタル議員ハ其ノ前任者ノ殘任期間在任ス。』

選舉ニ關スル訴訟

(五) 選舉ニ關スル訴訟ハ、選舉訴訟、及當選訴訟トス。選舉訴訟ハ選舉ノ効力ニ關シ異議アル選舉人、選舉長ヲ被告トシ選舉ノ日ヨリ三十日以内ニ控訴院ニ出訴スル者ナリ。其ノ目的ハ選舉ノ無効ヲ主張スルニ在リ。當選訴訟ハ當選ヲ失ヒタル者、當選ノ効力ニ關シ異議アルトキハ、當選人ヲ被告トシテ當選承諾者ノ告示ノ日ヨリ三十日以内ニ控訴院ニ出訴スル者ナリ。其ノ目的ハ當選ヲ争フニ在リテ選舉ヲ無効トスルニハ非サルナリ。』

按スルニ、貴族院議員ノ選舉ニ關ル争訟ハ貴族院自ラ之ヲ判決ス貴族院令第九條。衆議院議員ノ選舉ニ關ル争訟ハ其ノ院ニ於テ判決セシメス之

ヲ司法裁判所ノ權限ニ屬セシム。而シテ地方自治團體ノ選舉ニ關ル争訟ハ行政裁判所ノ管轄スルモノトス。理ニ於テ三者ノ間當然ノ區別ナシ、唯、立法者ノ各、之ヲ便トシタルノミ。蓋衆議院議員ノ選舉事務ハ行政ノ事務ナリ、其ノ執行ニ不法ナルコトアラハ行政處分ノ違法ナルナリ、之ニ對スル争訟ハ性質上行政訴訟ニシテ、民事又ハ刑事ノ訴訟ニ非サルハ論ナシ、司法裁判所ヲシテ行政訴訟ヲ管轄セシムルハ固ヨリ變則ノ事タルヲ免レス。蓋政治ノ情勢之ヲ便トスルモノアルニ由ルナラン。』

以上、衆議院議員選舉ノ手續ノ大綱ヲ示ス。茲ニ掲クルノ大綱ノ外、更ニ細目ノ規定アリ之ヲ網羅スルニ非サレハ之ヲ詳ニスル能ハサルナリ。本文ハ勉メテ繁ヲ避ケ簡ニ從ヒ、以テ大概ヲ暗記スルニ便ニス、其ノ詳細ニ至リテハ衆議院議員選舉法及衆議院議員選舉法施行令ノ條

文ニ照シテ之ヲ補充スルコトヲ要スルナリ。』

議會ノ召集、開會、閉會、停會及衆議院ノ解散

帝國議會ヲ召集シ、其ノ開會、閉會、停會、及衆議院ノ解散ヲ命スルハ君主ノ大權ニ屬ス憲法第百七條。』
召集ハ一定ノ時日及場所ヲ指定シテ議員ヲ召集スルナリ。召集ノ勅諭ハ集會ノ期日ヲ定メ、少クトモ四十日前ニ之ヲ發布ス議院法第一條。然レトモ臨時議會ヲ開ク場合ニハ必シモ此ノ法律ノ制限ニ依ラサルノ事例ヲ爲セリ。議會ハ毎年之ヲ召集ス、臨時緊急ノ必要アルトキハ更ニ之ヲ召集ス。毎年ノ常會ハ三箇月ヲ以テ會期トス、必要アル場合ニハ勅命ヲ以テ之ヲ延長スルコトアルヘシ。臨時會ノ會期ハ特ニ之ヲ定ム。』
開會ハ議會ノ成立シテ其ノ憲法上ノ權能ヲ行フコトヲ得ルノ始期ヲ爲スモノナリ。即チ會期ノ開始タリ。』

閉會ハ議會ノ成立ヲ解ク。會期ノ終了ヲ示スモノナリ。開會ヨリ閉會ニ到ルヲ會期トス。會期以外ニハ議員アレトモ議院成立セス、議會ヲ成ササルナリ、全議員私ニ集會スルコトアリトスルモ固ヨリ議會トシテ憲法上ノ權能ヲ行フコトヲ得サルハ言ヲ待タサルナリ。』
停會ハ議會ノ成立ヲ解カスシテ其ノ權能ノ行使ヲ一時中斷ス、但シ會期ハ之カ爲ニ中斷セラルルコトナクシテ進行スルナリ。停會ハ十五日以内ノ期間ヲ定メ、之ヲ命ス、而シテ停會ハ同會期中數回之ヲ命スルコトヲ妨ケサルナリ。停會止ミタルトキハ總テ前會ノ議事ヲ繼續スルハ當然ナリ。』
衆議院ノ解散ハ衆議院議員タル資格ノ解除ナリ。解散ハ各議員ノ資格ニ對スルノ處分タリ、然レトモ必ス全員同時ニ行フヘキモノナルカ故ニ、衆議院ノ解散ヲ命スト謂フ。衆議院議員ノ任期ハ四箇年トス、任期未タ

盡キサルニ突然大權ヲ以テ全員ノ資格ヲ剝奪ス、是レ解散ノ効果ナリ。衆議院既ニ解散セラレタルトキハ議會ハ當然同時ニ其ノ成立ヲ失フ。衆議院ヲ解散シ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再ヒ議會ヲ召集ス憲法第四〇條。貴族院ハ解散ヲ命セラレルコトナシ。衆議院解散ヲ命セラレタルトキハ貴族院ハ同時ニ停會セラレ憲法第四四條。是レ實ハ停會ニ非ス議會ハ兩院同時ニ成立スルニ非サレハ存在セサルノ本則ニ由リテ議會ハ當然其ノ成立ヲ失フヘキモノタルナリ。』

按スルニ、右ニ掲クル所ハ大權ヲ以テ議會ニ臨ムノ形式ノ大要トス。議會ノ召集、開、閉、及衆議院ノ解散、皆大權ニ專屬シ、臨機ノ獨裁ニ由ル。或國ニ於テハ君主召集ヲ怠ルトキハ議員自ラ集會シテ國會ヲ開クノ例アリ、又或國ニハ毎年國會ヲ開クノ期日ヲ豫メ一定シテ憲法ニ掲ケ、

特ニ君主ノ召集ヲ待タサルノ例モアリ。我カ憲法ハ一ニ之ヲ君主臨時ノ勅命ニ待チ、議員自ラ集會スルヲ許サス、又法律ヲ以テ毎年集會ノ期日ヲ一定スルカ如キハ亦我カ憲法ノ望ム所ニ非サルナリ。議院解散ノ大權ハ政治上頗ル重大ノ勢力ヲ爲スモノナリ。或國ニ於テハ下院ヲ解散スルニハ上院ノ同意ヲ要スル例アリ、我カ憲法ハ之ヲ大權ノ專斷ニ委ス。而シテ解散ハ固ヨリ理由ヲ示サス、何等ノ動機ニ出ツルモ法理上之ヲ不法ナリト爲スヲ得サルナリ。事例ニ徵スルニ、議院ニシテ憲法ニ違反シ、又ハ緊要重大ノ國務ヲ議定セサル場合ノ如キ、之ヲ解散シテ更ニ國務ノ進行ヲ謀ルコトアリ、政府ト議會トノ間、若ハ兩議院ノ間、相軋衝突シテ國務ノ進行ヲ阻害スル場合ノ如キ、政府大臣ヲ黜陟シ又ハ衆議院ヲ解散スルニ非サレハ之ヲ疏通スル能ハサルコトモアルヘシ。抑統治機關ノ軋衝突ハ立憲政治ノ通弊タリ、上ニ紛争

ヲ斷スルノ權力アルニ非サレハ政務ノ敏活ヲ致スコト能ハサルヘシ
 。我カ憲法ノ議院ノ解散ト、大臣ノ黜陟トヲ、全然擧ケテ大權自由ノ獨
 裁ニ歸セシメタルモノハ、蓋之ニ由リテ國權ノ統一ヲ維持シ國務ノ進
 行ヲ圓滑ナラシメント欲スル外、ナラサルナリ。』

議院行動 ノ形式

兩議院ニ議長副議長各一名アリ、議院ノ秩序ヲ保持シ、議事ヲ整理シ、院外
 ニ對シ議院ヲ代表ス。貴族院ノ議長副議長ハ議員中ヨリ勅任セラル、其
 ノ任期ハ七箇年トス、但シ被選議員ニシテ議長副議長ノ任命ヲ受ケタル
 トキハ議員ノ任期間其ノ職ニ就ク。衆議院ノ議長副議長ハ其ノ院ニ於
 テ議員中ヨリ各三名ノ候補者ヲ選舉シ其ノ中ヨリ勅任セラル、其ノ任期
 ハ議員ノ任期ニ依ル。』

兩議院各其ノ總議員ヲ數箇ノ部ニ分ツ。又全院委員、常任委員、及特別委
 員、ノ三種ノ委員ヲ設ク。全院委員ハ議院ノ全員ヲ以テ委員トス。蓋本
 會議ニ於ケル議事規則ノ正式ニ拘ハラズ自由ニ討議スルノ便ノ爲ニ設
 クルナリ。常任委員ハ事務ノ必要ニ依リ、之ヲ數科ニ分割シ、負擔ノ事件
 ヲ審査スルカ爲ニ、各部ニ於テ同數ノ委員ヲ總議員中ヨリ選舉シ、一會期
 中其ノ任ニ在ルモノトス。特別委員ハ一事件ヲ審査スルカ爲ニ議院ノ
 選舉ヲ以テ特ニ付託ヲ受クルモノトス。』
 政府ノ要求ニ依リ、又ハ其ノ同意アルトキハ、議院ハ議會閉會ノ間、委員ヲ
 シテ議案ノ審査ヲ繼續セシムルコトヲ得。』
 兩議院ノ會議ハ議長、議事日程ヲ定メ、之ニ依リテ開ク。凡ソ法律ノ議案
 ハ三讀會ヲ經テ之ヲ議決ス。豫算案ノ議定ハ此ノ例ニ依ラス。總議員
 三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。
 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依ル。

會議ハ公開ス、但シ政府ノ要求又ハ其ノ院ノ決議ニ依リ、秘密會ト爲スコトヲ得。』

兩議院ハ政府ノ提出スル法律案及豫算ヲ議決シ、及各法律案ヲ提出スルコトヲ得、但シ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コトヲ得ス。』

豫算ハ前ニ衆議院ニ提出ス。』

兩議院ハ法律又ハ其ノ他ノ事件ニ付、各其ノ意見ヲ政府ニ建議スルコトヲ得、但シ其ノ採納ヲ得サルモノハ同會期中再ヒ建議スルコトヲ得ス。』
兩議院ハ各、天皇ニ上奏スルコトヲ得。』

兩議院ハ臣民ヨリ呈出スル請願書ヲ受クルコトヲ得。』

兩議院ハ憲法及議院法ニ掲クルモノ、外内部ノ整理ニ必要ナル諸規則ヲ定ムルコトヲ得。』

按スルニ、右ニ掲クル所ハ議院ノ行動スル形式ノ大要トス。尙議院法及各議院規則ニ詳細ノ規定アリ就キテ看ルヘシ。』

委員ノ制度ハ議院本來ノ職務ヲ行フカ爲ニ設ク。現行ノ規則及成例ニ依レハ、常任委員ハ貴族院ニハ資格審査、豫算、懲罰、請願、及決算ノ五種アリ、衆議院ニハ豫算、決算、懲罰、請願、ノ四種アリ、特別委員ノ設ハ、其ノ以外ノ議院ノ懸案ヲ付託シテ審査セシムルカ爲ナリ。英國米國等ノ例ニ視レハ、議院内ニ各種數多ノ委員ヲ設ケ、本來行政各部ニ屬スベキ諸般ノ事項ヲ審議スルアリ、勢ノ歸スル所重要ナルノ行政ノ事項ハ事實議院ノ委員會ニ於テ決定セラレ、行政府ハ唯其ノ成案ヲ施行スルノ任ニ當ルニ過キササルノ觀アラシムルモノアルナリ。是レ議院ヲシテ立法ノ府タラシムルノミナラス兼テ行政ノ主腦タラシムルモノニシテ、立法、行政、兩權ノ混同タルヲ免レス。蓋、分權ノ大則ニ戻リ、立憲ノ本旨

ニ反スル者ナリ。故ニ彼ノ委員制度ノ濫用ハ我カ議院ノ之ニ倣フコトヲ許ササル所トス。』

議事ハ過半數ヲ以テ決ス、可否同數ナルトキハ議長ノ決スル所ニ依ル、是レ憲法第四十七條ノ法文ナリ。法文簡ニシテ意義稍、明白ナラサルノ憾アリ。議長ヲ除キ、其ノ他ノ議員ニ付、可否同數ナル場合ニ之ヲ議長ノ決スル所ニ任スルノ意ナルカ、又ハ議長ハ其ノ議員タル資格ニ於テ固ヨリ投票ノ權アルモノトシ、議長ハ既ニ投票ニ加ハリタルモ、尙可否同類ナル場合ニ於テ、議長ハ更ニ之ヲ決スルノ特權アラシムルモノナルカ。我カ議院ノ通常ノ例ヲ見レハ議長ハ多ク表決ノ數ニ加ハラヌ、先ツ自己以外ノ議員ヲシテ表決セシメ、其ノ可否同數ナル場合ニ、議長之ヲ決裁スルカ如シ、是レ議事ノ便宜ニ出ツルモノナルカ、又ハ憲法必然ノ結果ナルカ、稍、不明ナリ。事小ナルカ如キモ、決一票ヲ争フノ機

ニ於テハ必ヤ疑問タラン。議長ハ議長タルカ故ニ其ノ本來ノ議員タルノ資格ヲ失フモノニ非ス、却テ議員タルノ資格ハ議長タルノ要件タルナリ。表決ノ權ハ當然ニ議員タルノ資格ニ伴フ、若之ヲ停止セントナラハ別ニ明文アルコトヲ要ス、明文ナケレハ其ノ權アルモノトスヘシ。議長タル資格ニハ當然表決權ノ之ニ伴フヘキモノニ非ス、故ニ之ニ裁決ノ權ヲ認ムルニハ特別ノ明文ヲ要スルナリ。茲ヲ以テ推ストキハ憲法第四十七條ハ議長ハ議長タルカ故ニ、別ニ之ニ特權ヲ認メタルモノニシテ、議員トシテ他ノ議員ト同一ニ表決ノ數ニ加ハルコトヲ得ルノ固有ノ權ノ外ニ、更ニ可否同數ノ場合ニ之ヲ決裁スルノ特權アルコトヲ明言セルニハ非サルカ。此ノ解今ノ事例ニ合ハサルカ如キモ予ハ寧此ノ如ク解スルノ正常ナルヲ信ス。』

法律、豫算、其ノ他總テ議會ノ協賛又ハ承諾ヲ經ヘキ事項ニ付テハ兩議

院同權ナリ。外國ノ法則及慣例ニハ兩院必シモ同權ナラス、又同權ノ名アルモ其ノ實ハ權力下院ニ偏重スル者多シ。特ニ豫算及財政ニ關スルノ議案ニ付テハ、重キヲ下院ニ置き、上院ハ下院ノ成案ニ對シ大體ニ於テ可否スルノ外、自ラ發案シ修正スルノ權ナシトスルノ成例ヲ爲セル者少ナカラス。我カ憲法ハ此ノ類ノ例ニ倣ハス、總テ絶對ニ兩院同權ノ主義ニ則ル。法律案ノ議定ニ付テ固ヨリ然リ、豫算ハ前ニ衆議院ニ提出スルモノト爲スモ、之ヲ修正シ可否スルノ權ニ至リテハ二院並モ輕重アルコトナキハ既ニ明治二十五年議院ノ上奏ニ對スル勅裁ニ依リテ明白ナリ。名ニ於テ兩院同權ナルノミナラス、實權亦之ニ伴フ是レ蓋、我カ議院制度ノ特色ノ一ナリ。』

天皇ニ上奏シ、政府ニ建議シ又ハ質問スルハ政治上重要ナル關係ヲ生セシムルコトアルヘキモ、法理上ハ意見ヲ進達シ、又ハ辨明ヲ乞フノ徑路ヲ示スニ過キス、一定ノ國務ハ之ニ依リテ裁決ヲ見ルヘキモノトスルニハ非サルナリ。上奏ノ自由アレトモ勅答ヲ期スルコトヲ得ス。建議ノ自由アルモ政府ハ其ノ採否ヲ答フルノ限ニ在ラス、質問ニ對スルノ政府ノ答辯ニシテ其ノ要領ヲ得サルコトアルモ議院ハ制裁ヲ加フルノ途ナシ。事皆議院ノ意思ヲ表明スルノ外、法律上必然之ニ伴フノ効果ヲ生スルモノニ非サルナリ。一般臣民モ亦相當ノ敬禮ヲ守リ請願ヲ爲シ、又ハ政府ニ建議シ、質問スルノ自由アルト、何等其ノ効果ニ於テ異ナル所ナシ、法律及豫算ヲ議定スルノ類ト其ノ趣ヲ異ニスル知ルヘキナリ。』

議院ハ臣民ト直接ノ交渉ヲ有スルコトヲ得ス、唯、臣民ヨリ呈出スル請願書ヲ受理スルコトヲ得ルノミ。請願書ヲ受理シタルトキハ其ノ採納スヘシト思惟スル者ハ自ラ立法ノ參考トシ、又ハ之ヲ政府ニ轉送シ

テ參考ニ供スルノ外、議院自ラ其ノ許否ヲ決裁スルノ權能アルコトナ
シ。』

兩議院ノ
關係及議
院ト政府
トノ關係

凡ソ法律案及豫算ハ各院ニ於テ同一ノ議決アルコトヲ要ス。一院之ヲ
可決セサルトキハ即チ不成立トス。乙議院ニ於テ甲議院ヨリ移シタル
議案ニ對シ、之ヲ修正シテ議決シタルトキハ、之ヲ甲議院ニ回付ス。若甲
議院ニ於テ其ノ修正ニ同意セサルトキハ、兩院協議會ヲ開クコトヲ求ム
ヘシ。兩院協議會ハ兩議院ヨリ各十人以下同數ノ委員ヲ選舉シ會同セ
シム。委員ノ協議案成立スルトキハ更ニ其ノ案ヲ以テ各議院ノ議決ニ
付ス。各議院ハ之ヲ全體ニ付テ可否スルノ外之ヲ修正スルコトヲ得ス
』。

法律案及豫算ニ付議會ノ議定アリタルトキハ、最後ニ之ヲ議決シタル議

院ノ議長ヨリ之ヲ上奏ス。』

國務大臣及政府委員ハ何時タリトモ各議院ニ出席シ及發言スルコトヲ
得。』

按スルニ、右兩議院ノ關係、及議院ト政府トノ關係ヲ示ス。』

兩院ノ議合ハサル者ハ固ヨリ廢案トス、再議スルヲ許サス。然レトモ
一院ノ議決ヲ他ノ院ニ於テ更ニ修正シタルトキハ、之ヲ原院ニ回付シ
テ再議セシム。再議仍合ハサルトキハ、協議會ヲ開キ、其ノ成案ヲ以テ
最終ノ議決ヲ爲スナリ。或國ノ成例ニハ此ノ如キ場合ニ上下兩院合
體シテ通シテ多數ノ決ニ依ルモノト爲スアリ我カ憲法ハ此ノ例ニ依
ラサルナリ。』

議會ノ議定ハ必ス上奏シテ裁可ヲ待ツ、或國ニ於テハ國會カ政府ノ發
案ヲ可決シタルトキハ更ニ裁可ヲ待タスシテ法律タリトスルカ如キ

ハ固ヨリ我カ憲法ノ許ササル所ナリ。」

國務大臣ハ何時ナリトモ議院ニ出席シ發言スルノ權アルコトヲ憲法
第四條ニ明言シタルハ政治上頗ル重大ナル關係ヲ及ホスモノトス。
 三權分立ノ主義ヲ嚴正ニ主持セントシタルノ米國憲法ハ國務大臣及
 其ノ他ノ官吏ハ一切議院ニ出席シ發言スルコトヲ許サス、又議員ト官
 吏ト相兼ヌルコトモ之ヲ許サス。故ニ政府ハ其ノ代表者ヲシテ直接
 ニ間接ニ議院ニ出席シ發言シ議案ヲ辨明セシムルノ便ヲ得サルナリ
 。立法府ト行政府トハ全然直接ニ交通スルコトナキヲ其ノ本義トス
 。此ノ制甚窮屈ニシテ頗ル不便ナルカ故ニ、近來議院ハ行政ノ官吏ヲ
 議院ノ委員會ニ召引シテ議案ヲ辨明セシムルノ事實多シト聞ク、然レ
 トモ米國憲法ノ本則ハ之ヲ許ササルニ在リト認メサルヲ得サルナリ
 。英國憲法ノ成例モ亦議員ニ非サレハ議院ニ出席シ發言スルコトヲ

許サス、國務大臣タルノ故ヲ以テ此ノ權ヲ有スルコトヲ得サルナリ。
 唯、議員ハ官吏ト相兼ヌルコトヲ禁セサルカ故ニ、國務大臣ニシテ議員
 タル者ハ議員タルノ資格ヲ利用シテ其ノ所屬ノ議院ニ於テ、政府ノ意
 見ヲ辨明スルノ便アルノミ。蓋、英國ノ政體ハ此ノ原則ヲ放棄スルコ
 トヲ欲セサルカ故ニ、勢ヒ内閣及政府重要ノ官吏ハ、之ヲ兩議院中ノ人
 ニ求メサルヘカラス、然ラサレハ政府ノ政策ヲ議院ニ於テ辨明シ主張
 スルノ便ヲ得ル能ハサルナリ、所謂議院内閣ノ制ノ已ヲ得サルハ實ニ
 此ニ在ルナリ。我カ憲法ハ此ノ米國又ハ英國ノ例ニ倣ハス、其ノ明條
 ヲ以テ國務大臣及政府ノ委員ハ其ノ資格ニ於テ、何時ニテモ、兩院ニ出
 席シ發言スルコトヲ得ル旨ヲ保障ス。議院ハ議院法又ハ議院規則ヲ
 以テ之ヲ拒絕スルコトヲ得サルナリ。此ノ憲法ノ規定ノ結果ハ大臣
 及其ノ他ノ官吏ノ選擇ハ之ヲ議院中ニ求ムルノ必要ナクシテ、而シテ

議院ニ參セシムルノ便ハ即チ之アルナリ。是レ所謂議院内閣ノ制ニ則ルノ必要ナク、又事實ニ於テ大臣ノ選擇任免ハ全然大權ノ自由ニ存スルコトヲ得ル所以ナリ。蓋憲法第五十四條ノ規定ハ事細目ニ涉ルカ如クニシテ、實ハ政體ノ分歧スル所ヲ言明ス、本條ノ存否ハ實ニ議院内閣ノ制ニ依ルヲ必要ナラシムルト、大權内閣ノ制ヲ現實ニスルヲ得シムルト、ノ重大ナル精神ノ相異ヲ含蓄スルモノナリ。若憲法ニ此ノ規定ナシトセハ勢ノ歸スル所國務大臣及政府重要ノ官吏ハ必ス之ヲ議員中ニ求メサルヘカラサルコトトナリ、是レ所謂議院内閣及政務官事務官ノ側間接ニ、大權ノ自由ヲ遮リ、政府ヲシテ議院ニ隸屬セシムルノ結果アラントス。我カ憲法第五十四條ハ實ニ議院ト政府ト、各其ノ獨立ヲ失ハスシテ、相對峙交又シ政機ヲ運轉スルコトヲ得ルノ根軸ヲ爲ス者ナリ。』

出席シ發言スルノ權ト謂フトキハ表決ノ數ニ加ハルノ權アルニ非サルハ言ハスシテ明カナリ。』

議員ノ特權

兩議院ノ議員ハ議院ニ於テ發言シタル意見及表決ニ付院外ニ於テ責ヲ負フコトナシ、但シ議員自ラ其ノ言論ヲ演說、刊行、筆記、又ハ其ノ他ノ方法ヲ以テ公布シタルトキハ一般ノ法律ニ依リ處分セラルヘシ。』

兩議院ノ議員ハ現行犯罪又ハ内亂外患ニ關ル罪ヲ除ク外、會期中其ノ院ノ許諾ナクシテ逮捕セラルコトナシ。』

按スルニ、右議員ノ憲法上ノ特權ヲ示ス。通常稱シテ議員ノ特權ト謂フト雖實ハ議院ノ保護タリ。議員ノ言論及身體ノ自由ヲ保障スルハ即チ行政ノ權勢ヲ以テ議院ノ公務ノ執行ヲ妨クルコトヲ禁スルノ趣旨ニ外ナラス、議員一個人ノ私益ノ保護ニハ非サルナリ。凡ソ議員ノ

議院ニ於ケル言論ハ其ノ院ノ規律ニ從フノ外ハ、一般ノ法律ヲ以テ之ヲ問フコトヲ許サス、又會期中ハ議員ニ犯罪ノ嫌疑アルモ非現行犯及普通ノ犯罪ハ議院ノ許諾ヲ得ルニ非サレハ之ヲ逮捕スルコトヲ得ス。且ツ是レ皆憲法上ノ保障ニシテ法律ヲ以テスルモ之ヲ奪フコト能ハス、他ノ法律上ノ特權及保護ト其ノ輕重ヲ異ニスルモノナリ。』

第四章 帝國議會ノ職權

帝國議會
ノ職權ノ
範圍

帝國議會ノ大政ニ參與スルノ範圍ハ憲法ヲ以テ之ヲ定ム、其ノ明文ニ依ルニ非サレハ其ノ職權ヲ有セス、憲法ニ明文ナキ者ハ當然ニ議會干涉ノ外ニ在ルナリ。憲法ハ一方ニ於テハ必ス議會ノ權域ニ屬スヘキノ事項ヲ指示シ、一方ニ於テハ其ノ干涉スヘカラサルノ事項ヲ掲ケ、積極消極ノ規定相待テ議會ノ權限ヲ明カニス、法律勅令ヲ以テ之ヲ伸縮スルコトヲ許ササルナリ。』

憲法上ノ大權事項ハ天皇ノ親裁專斷ニ屬シ、議會ノ干涉ヲ容レズ、憲法ノ明條之ヲ列舉シテ議會ノ侵スヘカラサルノ畛域ヲ劃ス。司法權ハ天皇ノ名ニ於テ裁判所之ヲ行フ、民事刑事ノ裁判ハ固ヨリ議會ノ干預スルヲ許ササル亦憲法ノ明示スル所タリ。天皇ハ帝國議會ノ協贊ヲ以テ立法

權ヲ行フ憲法第五條。凡テ法律ハ帝國議會ノ協賛ヲ經ルヲ要ス憲法第三〇條。國家ノ歲出歲入ハ毎年豫算ヲ以テ帝國議會ノ協賛ヲ經ヘシ憲法第六〇條。憲法ハ立法及豫算ニ付キ大政ニ協賛スルヲ以テ帝國議會ノ職權ノ界限ト爲ス者ナリ。』

按スルニ議會ハ憲法上ノ政務機關ニシテ自主自由ノ意思權能ノ本體ニ非ス、法令ニ禁止ノ明文ナキヲ口實トシテ其ノ行動ノ自由ヲ主張スルコトヲ得サルナリ。自然意思ニ對シテハ法則ハ制限的ノ態度ヲ取ル人ハ法則ニ禁止ノ明示ナキ限ニ於テ行動ノ自由アルナリ。自然意思ノ主體ニ非サル政務ノ機關ニ對シテハ法則ハ許容的ノ態度ヲ取ル。官府機關ハ法則ノ明示シテ付與スル限ニ於テノミ行動ノ自由アリ。憲法カ議會ノ權限ヲ列記スルモノハ議會ニ行動ノ自由ヲ付與スルト同時ニ之ヲ限定スルモノナリ。故ニ法律勅令ヲ以テ之ヲ伸縮スルハ

憲法ヲ紛更スルノ結果アルヲ免レサルナリ。又議會ノ職權ハ自主ノ目的ノ爲ニ許容セラレタルニ非ス、故ニ議會自ラ之ヲ放棄シ若ハ之ヲ他ニ委任シ讓與スルヲ得サル亦言ヲ待タサルナリ。大權專屬ノ事項ハ憲法之ヲ明條ニ列記シ議會干涉ノ外ニ置ク、憲法第一章ノ諸條ノ如キナリ。君主ハ固ヨリ統治權ヲ總攬ス、然ルニ憲法ハ尙別ニ特種ノ政務ヲ其ノ條文ニ列舉シ大權ヲ以テ之ヲ行フ旨ヲ明言セルハ、之ヲ以テ君主ノ專斷獨裁ニ屬セシメ、議會容喙ノ外ニ置カントスルノ意明白ナリトス。是レ憲法上ノ大權事項ノ列記ハ其ノ一面ニ於テ議會ノ協賛權ノ範圍ヲ限定スルノ結果アルト謂フ所以ナリ。憲法ハ司法權ノ獨立ヲ保障ス。司法權ハ民事刑事ノ裁判ヲ以テ其ノ本領ト爲スモノナルハ沿革ニ視テ明徴アルナリ。而シテ司法權ハ天皇ノ名ニ於テ裁判所之ヲ行フト謂フトキハ議會ハ民事刑事ノ裁判ニ干涉スルコトヲ許

ササル其ノ義明白ナリ。』

議會ノ立法協賛

議會ハ立法ニ協賛ス。立法トハ法律ヲ制定スルノ義ナリ。立法權ハ天皇之ヲ行フ憲法第5條第3節。議會ハ立法スルニ非ス之ニ協賛スルナリ、法律ノ案ヲ議定スルノミ。議會ハ法ヲ議スルノ權アリテ法ヲ立ツルノ權ナシ、其ノ成案ヲ裁可シテ法律トスルト否トハ固ヨリ大權ノ自由ニ存スルナリ。凡テ法律ハ議會ノ協賛ヲ經ルヲ要ス憲法第17條第3節。協賛ナケレハ法律ナシ。議會ハ自ラ立法スルノ權能ナキモ立法ヲ阻絶スルノ權勢ハ之ヲ有スルナリ。』

法律トハ國ノ法則ヲ宣布スルノ公式ノ一ナリ。其ノ公式ヲ分ツモノハ法則ノ効力ニ輕重ノ差アラシメンカ爲ナリ。法律ト謂フノ特種ノ公式ヲ以テ發布スルノ法則ハ亦特種ノ効力ヲ有スルモノトシ、必ス議會ノ協

賛ヲ要スルナリ、總テ法則ハ議會ノ協賛ヲ要スルノ義ニハ非サルナリ。』
 憲法ハ特種ノ事項ヲ其ノ明條ニ列記シ必ス法律ヲ以テ定ムヘキコトヲ命ス、之ヲ憲法上ノ立法事項ト謂フ。憲法上ノ立法事項ハ必ス議會ノ協賛ヲ要スルハ固ヨリ然リ。』

大權專屬ノ事項ニ非ス、司法事項ニ非ス、又憲法上ノ立法事項ニ非サルノ政務ハ、法律、命令其ノ孰レノ公式ヲ以テ之ヲ制定スルモ自由ナルヲ憲法ノ通則トス。故ニ此ノ法令共同ノ範圍ニ付テハ議會ノ協賛ニ依リ之ヲ法律トスルト、專ラ大權ニ依ルトハ便宜ニ隨フナリ。』

按スルニ、議會ハ立法ニ參與スルノ府タリト雖立法權ノ主體タルニハ非ス、又君主、議會ト立法ノ權力ヲ分ツ者ト解スルモ非ナリ。立法ノ成就スルニハ議會ノ協賛アルコトヲ前提要件トス。然レトモ之ヲ解シテ議會ハ立法者タリト謂フハ憲法ノ明文ニ反シ且ツ立法ノ觀念ニ反

ル。立法ハ國民ニ臨ムノ權力ノ發動タリ、議會ハ此ノ權力ヲ固有セス又憲法ハ之ヲ議會ニ委任セス、唯内ニ居リ立法ノ手續ニ參與セシムルノミ。君主ノ法ヲ立ツル之ヲ議會ノ協賛ニ待チ又大臣ノ輔弼ニ依ル、而モ仍君主ノ立法タルヲ失ハサルナリ。其ノ協賛及補弼ヲ立法ノ前提要件トスルト、之ヲ立法者タラシムルトハ、事甚異ナルナリ。法律ナル文字ハ法則ヲ凡稱スル爲ニ之ヲ用ヒルコトモアリ。然レトモ憲法第三十七條ニ凡テ法律ハ帝國議會ノ協賛ヲ經ルヲ要スト謂ヘルハ、之ヲ命令ト分チテ法律特種ノ公式ヲ指示スルモノト解セサルヲ得ス、然ラサレハ憲法第二章ノ法律事項ノ規定ノ如キ、憲法第九條ノ命令權ノ規定ノ如キ、何等ノ意味ヲ爲ササルヘキナリ。或者憲法ノ、法律ハ議會ノ協賛ヲ要スト謂フノ條文ヲ解シテ、凡テ法則ノ實質アル者ハ必ス議會ノ協賛ヲ要スルモノト爲スハ、我カ憲法ノ法律ト命令トヲ明圖シタルノ全體ノ結構ニ照シテ不通ノ議タル明白ナリ。』

立法ノ範圍ヲ定ムルハ各國憲法其ノ主義一ナラス。英國ノ憲法史ハ凡テ稅ヲ課シ及普通法ヲ變更スルハ必ス國會ノ議決ニ依ルノ原則ヲ主持シ來レリ。佛國革命以後其ノ系統ニ屬スルノ諸憲法ハ人ノ身體自由、財產權利ニ關スルノ法則ハ總テ法律トシテ國會ノ議決ヲ經ルコトヲ要スルノ主義ニ則ル。我カ憲法ハ此レ等ノ主義ヲ採ラス。必ス法律ヲ以テスルコトヲ要スルノ事項ト法律ヲ以テスルコトヲ許ササル事項トハ特ニ明文ニ之ヲ列記ス。而シテ其ノ以外ノ事項ハ專ラ大權ヲ以テスルモ、議會ノ協賛ニ待ツモ、政策ノ自由ニ任スルモノトス、是レ法令共同ノ田地ナリ。故ニ我カ憲法ニ於テハ政務ヲ分チ議會ノ議決ニ付スコトヲ許ササルノ事項ト、必ス其ノ議決ニ依ルコトヲ要スルノ事項ト、其ノ議決ニ依ルコトヲ得ルノ事項トノ三類ト爲スモノト視

ルヘキナリ。』

五〇〇

又按スルニ、所謂三權分立ノ理想トシテハ立法、行政、司法ノ區別ハ之ヲ其ノ實質ニ求メ、凡ソ法則ヲ定ムルハ形式ノ如何ニ拘ハラヌ總テ之ヲ立法ト謂フヘク、而シテ行政ハ法則ノ施行タルヘク、司法ハ法則ノ適用タルヘク、二者ハ共ニ一切新ニ法則ヲ設クルコトヲ得サルヲ其ノ本旨トシタルカ如シ。立法ハ國會ノ議決ニ依ルヘシトシタルノ立憲制ノ當初ノ趣旨ハ或ハ此ニ在リシナラン。然レトモ政務ノ實行ニ於テハ何レノ國モ、立法、行政、司法、ノ實質ノ分類ト、國會、政府、裁判所ノ機關ノ區別トハ各、相對照合一スルノ純白ナル制度ヲ維持スルコト能ハス。茲ニ於テ立法權、行政權、司法權ト謂フノ觀念ニ、專ラ其ノ實質ヲ視ル者ト、其ノ形式機關ヲ視ル者ト、ノ二様ノ分岐ヲ生シ、立法、行政ノ別ハ法則ノ設定ト其ノ施行トノ別タルノ實質ノ意義ノ外ニ、國會ト政府トノ權限

ノ區別タルノ形式上ノ意義ヲ生シタリ。故ニ佛國憲法ノ主義ヲ奉スルノ國ニ於テハ實質ノ如何ヲ顧ミス、凡ソ國會ノ議決ヲ立法ト稱シ、政府ノ行爲ヲ總テ行政ト唱フルノ例ヲ成シタルナリ。而シテ實質ヨリ視レハ、國會モ行政ノ事務ニ干涉シ（豫算議定ノ類）、政府モ立法ノ事ヲ行フ（命令規則ノ發布）。此ノ紛雜ナル來歴アルカ爲ニ或ハ我カ憲法ノ解釋ヲ誤ルノ虞ナシトセス。我カ憲法ハ法律ノ公式ヲ具スル法則ヲ定ムルヲ立法權ト謂フ。要スルニ立法權ト謂フ憲法ノ用語ニ實ハ三様ノ意義ヲ生シタルナリ。一ハ、凡ソ法則ヲ設定スルノ權ノ義タリ、二ハ、單純ニ國會ノ權力ノ義タリ、三ハ、法律ト稱スル公式ヲ以テ法則ヲ設定スルノ義タリ。我カ憲法第五條ノ謂フ立法權ハ此ノ第三ノ意義ニ於テスルモノナリ。』

議會ノ豫
算協賛

議會ハ豫算ニ協賛ス。豫算トハ國家ノ歳出歳入ノ豫計ナリ。歳計ヲ豫定シ政府ヲシテ之ニ準據セシムルハ唯、財政ヲ整理スルニ須要ナルノミナラス、政務ノ全般ヲ監督スルニ於テ最緊切ナル効果アルモノトス。故ニ憲法ハ特ニ之ヲ重シトシ、議會ヲシテ政府ノ提案ヲ審議セシメ、協定ノ案成ルニ及ヒテ大權ヲ以テ其ノ施行ヲ命スルモノト爲セリ。』

豫算ハ政府ノ財政計畫タリ、議會ハ受ケテ之ヲ審議スルノミ。提案ノ權利ト義務トハ政府ニ存ス、議會ハ之ヲ可否シ及修正スルノ自由アリテ提案ノ權ナシ。』

豫算議定
權ノ制限

豫算ハ法令ヲ施行シ、及法令ニ觸レサル限ニ於テ行政諸般ノ經營ヲ爲スニ伴フノ歳出歳入ノ見積リ豫定タリ。其ノ實質ハ法則ニ非ス、其ノ形式ハ法律、勅令ニ非ス。故ニ豫算ハ法令ニ非ス、法令ヲ變更スルノ力ナシ、隨ヒテ政府及議會ハ共ニ法律、命令ノ範圍内ニ於テ豫算ヲ調製シ及審議ス

ヘキモノトス。法律案ノ議定ハ自由ナリ、何トナレハ法律ヲ以テ法律ヲ變更スルコトヲ妨ケサレハナリ。豫算ノ議定ハ制限セラレ、何トナレハ豫算ハ法令ノ施行ノ爲ニスル者ニシテ豫算ヲ以テ法令ヲ變更スルコトヲ得サレハナリ。』

議會ノ豫算議定權ハ豫算タルノ性質ニ伴ヒ法令ノ爲ニ制限ヲ受ク。故ニ憲法ニ特別ノ規定アル場合ノ外ハ、左ノ一般ノ原則ニ依ル。』

- 一。法律、命令ニ於テ歳出歳入ノ目的及金額ノ共ニ定マレル者ハ議會ハ之ヲ變更スルコトヲ得ス。』
- 二。法律、命令ハ歳出歳入ノ目的ヲ定ムルモ金額ヲ定メサル者ハ議會ハ其ノ目的ヲ變更セサル限ニ於テ其ノ金額ヲ議定ス。』
- 三。目的及金額共ニ法律、命令ノ定ムル所ニ非サル者ハ議會ハ其ノ目的ノ必要ヲ審査シ其ノ金額ヲ議定ス。』

按スルニ、立憲國ニ於テ歲計豫算ハ必ス國會ノ審議ヲ經ルヲ以テ其ノ政體ノ要義ト爲シタルハ、本租税ノ賦課ハ必ス毎年更ニ國民代表會ノ承諾ヲ要スルノ原則ヨリ沿革變遷シ來レル者ナリ。立憲制ノ母國タル英國憲法ノ歴史ハ固ク此ノ原則ヲ主持シ、毎年國會ヲ召集スルノ必要ハ主トシテ此レニ由ルモノトス。故ニ此ノ原則ヲ主持スルノ國ニ在リテハ、國會ニ於ケル豫算議定ノ重點ハ歲出ニ在ラスシテ歲入ニ在リ、豫算ニ協贊スルハ租税ノ賦課ヲ承諾スルモノナリ。歐洲大陸諸國ノ英ニ倣ヒテ憲法ヲ制定シタルノ後、政治ノ實際ハ實ハ一變シ、國會ノ豫算議定權ハ主トシテ濫費ヲ節制シ政府諸般ノ行政ヲ監督スルノ用ノ爲ニ之ヲ行フコトトナレリ、隨ヒテ豫算議定ノ重點ハ歲入ニ在ラスシテ寧歲出ニ在ルノ觀ヲ爲シ、豫算ニ協贊スルハ國庫金ノ支出ヲ承諾スルノ義トナリタリ。然レトモ沿革ノ勢、今仍豫算ノ否決ハ納税ノ拒

否タルノ主義ヲ主持スル者多シ。我カ憲法ハ此ノ沿革ニ鑑ミ、其ノ義ヲ不明ニ置クノ弊多キヲ察シ、特ニ法律ト豫算トヲ分チ、租税ノ賦課ハ永久ノ法律ニ依リ、國庫ノ會計ハ毎年ノ豫算ニ依ルノ主義ヲ立テ、之ヲ明條ニ掲ケテ疑議ヲ斷ツ。總テ法令ハ豫算ヨリ獨立シテ永久ノ効力ヲ固有ス。豫算ハ一年度ニ向フテノ法令施行ノ結果タル國庫ノ出入ヲ豫定スルノ附隨ノ效果アラシムルニ止ム。歲出歲入固ヨリ總テ審議ヲ要ス、然レトモ其ノ審議ハ法令ノ基礎ヲ離ルルコトヲ許サス。歲入ハ多ク法令施行ノ直接ノ結果タリ、故ニ自由議決ノ餘地少ナシ、歲出ハ其ノ餘地稍多シ。且ツ豫算議定ハ納税ノ諾否ニ非ス、寧國庫金支出ノ諾否ニ在ルノ主義ヲ取リシヨリ、其ノ審議ノ重點ハ主ラ歲出ノ部ニ在ルノ觀ヲ爲スニ至レリ。我カ憲法ノ趣旨ハ此ノ如シ、之ヲ英國風ノ豫算議定ト租税ノ承諾トヲ混同スルノ制度ト一視スルコトナカレ。』

豫算ハ其ノ本質ニ於テ法則タルニ非ス歳計ノ豫見ナリ。豫算ヲ設クルノ意ハ之ニ依リテ行政ヲ監督セント欲スルニ在ルハ明白ナリ。然レトモ此ノ効用ハ豫算タルノ故ニ當然ニ伴フ固有ノ力タルニハ非ス此レ會計法ノ効力ナリ。行政官ハ豫算ノ拘束ヲ受クト謂フハ實ハ省略ノ語法タリ、行政官ハ會計法ニ依準スルヲ要スルノミ。會計法ハ豫算ニ依リ收入支出ヲ爲スヘキヲ命ス、會計法ト豫算トノ効力ヲ混同スヘカラサルナリ。豫算ハ亦其ノ形式ニ於テ法律ニ非ス、豫算トシテ議會ノ協賛ヲ經ヘキモノニシテ之ヲ法律案ト爲スヘカサルハ憲法ノ諸條ニ照シテ疑フヘキ點ナシ。故ニ豫算ハ議會ノ協賛ヲ經ルト雖法律ノ形式ニ伴フノ効力ヲ生セサルナリ。協賛ニ成ル者ハ協賛ニ依ルニ非サレハ之ヲ變更スルコトヲ得サルハ當然ノ通則タルト同時ニ、協賛ニ成ル者ト雖法律ノ形式ヲ具セサレハ法律ノ効力ナキ亦明白ナリ。

豫算ハ既ニ其ノ實質ニ於テ法則ニ非ス、其ノ形式ニ於テ法律又ハ命令ニ非サルトキハ、法令ハ法令タリ、豫算ハ豫算タリ此ヲ以テ彼ヲ變更スルヲ得サル蓋亦明カナリ。而シテ豫算ナル者ハ本ト法令ヲ施行スルニ由リテ生スヘキ歳出歳入ヲ豫計スルナリ。故ニ法令ハ本ニシテ豫算ハ末ナリ、主タリ從タルノ別アルヲ否ム能ハス。茲ヲ以テ政府及議會ノ豫算ヲ協定スルハ法令ノ基礎ニ於テスヘク、之ニ戻ルコトヲ許ササルノ原則アルナリ。此ノ原則ハ豫算ト法令トノ關係上當然ノ結果ニ出ツルモノニシテ明文ノ特示ナキモ理ニ於テ此ノ如ク解釋セサルヲ得サルナリ。本文ニ掲クル三箇ノ例ハ此ノ原則ノ適用ヲ示ス者ナリ。法令ニ於テ既ニ其ノ目的及金額ノ定マレル者ハ豫算ノ議定ヲ以テ之ヲ動かスノ餘地ナシ。其ノ金額ノ定マラサル者ハ法令ヲ施行スルニ付其ノ年度ニ必要ナル金額ヲ議定ス。其ノ之ヲ必要トスルノ金

額ノ程度ハ即チ爭議ノ存シ得ヘキ所タルナリ、然レトモ之ヲ全廢スルハ即チ法令ノ施行ヲ停止スルモノニシテ、是レ豫算ノ性質ニ戻リ其ノ審議ノ趣旨ニ反スルヤ亦明カナリ。法令ノ施行ノ必要ニ由ルニ非スシテ、單ニ政府ノ計畫ニ出ツル者ハ、其ノ存廢ハ直ニ法令ノ効力ヲ奪フモノニ非ス、故ニ可否ノ自由アルヘキナリ。或者謂フ、法律、命令ハ議會及政府ノ定ムル所タリ、豫算ノ議定ニ於テ、議會及政府之ニ抵觸矛盾スルノ議定ヲ爲スモ何ソ妨ケン、二者共ニ後ニ法令ヲ改正變更スルノ豫約ヲ爲スコトヲ得ヘケレハナリト。是レ勢ヲ視テ理ヲ願ミサルノ政策ノ談タルニ過キス。憲法既ニ法律命令ト豫算トヲ區別シタルトキハ、豫算ノ議定ヲ以テ法律ノ議定ニ代ラシムルコト能ハス、法律、命令ノ改變ハ理ニ於テ豫約ヲ許スヘキ者ニ非ス、豫算ハ將來ニ於ケル立法狀態ノ異動ヲ豫想スルヲ妨ケサルモ、法令ノ改變ヲ豫約スルヲ得サルナ

リ。立法者ノ豫約ハ由來豫約ノ最不確實ナル者トス。若、豫算議定ノ時ニ於ケル政府大臣及議員ノ心裏ノ動機ニシテ後日一變シ又ハ議會政府其ノ人ヲ更メ其ノ豫期ノ如クナラサルニ至ルモ、法理上何人モ何等ノ責ニ任スルコトナカラン、況ンヤ法令ノ存廢ハ大權ノ自由ニ屬シ、議會ノ議定アリ大臣ノ獻替アリト雖、法理ニ於テ之ヲ必スヘカラサルモノナルオヤ。豫算議定ハ條件ヲ付スルヲ許サス、會議協定ニ與カレンル者ノ心裏ノ留保ハ國法上何等ノ効果ナキナリ。故ニ予ハ豫算ノ議定ハ法令ニ依準スヘク之ニ反戾スルコトヲ得サルヲ以テ正當ノ解ト爲スナリ。』

憲法ノ明文ニ依ル豫算議定

此ノ豫算ト、法律命令ト、ノ性質及効力ノ相異ニ基ツケル一般ノ原則ノ外、尙特ニ憲法ノ明文ヲ以テ議會ノ議定權ノ自由ヲ制限セル者アルナリ。

權ノ制限

皇室經費ハ現在ノ定額ニ依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外、帝國議會ノ協賛ヲ經ルヲ要セス憲法第六條。憲法上ノ大權ニ基ツケル既定ノ歳出、及法律ノ結果ニ由リ、又ハ法律上政府ノ義務ニ屬スル歳出ハ、政府ノ同意ナクシテ、帝國議會之ヲ廢除シ、又ハ削減スルコトヲ得ス憲法第六條。特別ノ須要ニ因リ政府ハ豫メ年限ヲ定メ、繼續費トシテ帝國議會ノ協賛ヲ求ムルコトヲ得憲法第六條。避クヘカラサル豫算ノ不足ヲ補フ爲ニ、又ハ豫算外ニ生シタル必要ノ費用ニ充ツル爲ニ、豫備費ヲ設クヘシ憲法第六條。是レ議會ノ豫算議定權ニ對スル憲法ノ特別制限ニシテ事皆專ラ歳出經費ニ關スルナリ。』

按スルニ、皇室經費ニ關シテハ典範既ニ明文アリ、其ノ第四十七條ニ「皇室諸般ノ經費ハ特ニ常額ヲ定メ國庫ヨリ支出セシム」ト云フ、蓋憲法第六十六條ハ之ヲ受ケテ其ノ特定ノ費額ハ之ヲ豫算ニ示スモ、議會ノ議

權ノ外ニ在ルコトヲ明言スル者ナリ。之ヲ毎年ノ豫算ニ編入シテ議會ニ提出スルモノハ、出入ヲ總計シテ收支ヲ平準スルノ爲ニスルニシテ、増額スルノ場合ノ外ハ、之ヲ其ノ審議ニ付シ協賛ヲ求ムルニハ非サルナリ。抑、我カ國、由來皇室ノ經費ハ全國ノ正租ヲ以テ之ヲ供奉シ、內庫私産ノ蓄積ヲ用ヒテ供給スルコトヲ主義トセサリシハ之ヲ建國ノ本領ニ視テ寔ニ當然ノ事ニ屬ス。天皇ハ生レナカラニシテ國ノ統治者タリ、古語天皇ヲ「スメラミコト」ト謂ヒ統治ヲ「シロシメス」ト謂フ、大權ヲ統ヘ公事ヲ聞知スルノ義タリ、彼ノ邦土ヲ掩有シ一身一家ニ供奉スルノ私産ト爲セルノ類ト其ノ建國ノ本義ヲ異ニスルナリ。天子ニ家ナシ國ヲ以テ家トナス、君主ニ私財ナシ民ノ富ヲ以テ君ノ富トス。皇室、國家、本、分岐セス、皇室ノ經費ハ國家ノ支辨タリ、國家ノ經費ハ皇室ノ支辨タリ、民ノ正租ヲ輸シテ皇室國家ノ經費ニ供奉スル固ヨリ當然ノ

事ニ屬スルナリ。故ニ皇室諸般ノ經費ハ當然ニ國庫ノ支辨ニ歸ス、之ヲ皇室内庫ノ私産自營ニ委スヘキモノニ非サルナリ。外國ノ事例ニ於テハ王室ト國家トノ別アル、猶私人ノ一家ノ國家ニ於ケルト其ノ義ヲ同フスル者アリ。故ニ其ノ君主タル者ハ、其ノ公職ニ對スル職俸ヲ受ケ、若ハ之ニ伴フノ費用ノ支辨ヲ受クルノ外ハ、王室ノ經費ハ王室ノ經費タルノ故ヲ以テ當然ニ國民ノ之ヲ負擔スヘキ義務アルコトナシ。茲ヲ以テ、其ノ國會偶、好意ヲ以テ王室經費ノ補給ヲ議決スルコトアラハ、其ノ君主ハ國會ニ對シテ特別ノ恩惠ヲ感謝スルノ意ヲ表スルコト、一私人ノ贈答ニ於ケルカ如クス。此ノ如キハ我カ國憲ノ精神ニ非サルナリ。故ニ皇室典範ハ其ノ明文ヲ以テ皇室諸般ノ經費ハ特ニ常額ヲ定メ、國庫ヨリ支出セシムト云フ、敢テ國庫ノ恩惠ノ補助ヲ仰クノ趣旨ニ非サルナリ。皇室ハ國家ノ主腦ナリ、其ノ費用ハ固ヨリ國家自

身ノ費用トス。皇室ハ國民ノ皇室ナリ、國民ノ之ヲ支持スルハ即チ民族ノ自衛ニ外ナラス、豈自他ノ別アラシヤ。』

憲法第六十七條ニ謂フ、憲法上ノ大權ニ基ツケル既定ノ歳出トハ、憲法列記ノ大權事項ニ係ルノ經費ニシテ、既ニ前年度ノ豫算ニ由リテ定マレルノ金額ヲ指ス。法律ノ結果ニ由ル歳出トハ、法律ノ施行ニ伴フ必然ノ費用ナリ、其ノ費用ヲ拒否スレハ法律其ノ者ハ即チ効用ヲ失フノ場合ヲ謂フ。法律上政府ノ義務ニ屬スルノ歳出トハ國庫ノ外部ニ對スル金錢債務ヲ指ス。此レ等ノ歳出ハ、政府ノ同意ナクシテ、之ヲ廢除シ、又ハ削減スルコトヲ得サルモノトス。此ノ條ハ憲法ノ中ニ於テ尤疑問多キ者ノ一トス、今、逐一問目ヲ設ケテ以テ其ノ解釋ヲ試ミントス。

第一、此ノ條、特ニ三類ノ歳出ヲ掲ケ、其ノ他ニ及ハサルハ、其ノ以外ノ費

目ハ議會ノ絶對自由ノ廢除削減ニ委ヌルモノナルカ。曰ク、然ラス、凡ソ議會ノ豫算議定權ハ法令ノ内容ニ牴觸シ其ノ効用ヲ奪フノ結果ナキ限ニ於テノミ自由ナリ。此ノ根本ノ原則ハ此ノ條ノ爲ニ顛覆セラレルモノニ非ス、此ノ條ハ寧、此ノ當然ノ原則ヲ其ノ重要ナル者ニ付テ例示セルニ外ナラサルナリ。抑、此ノ根本ノ原則ハ法令ハ法令タリ、豫算ハ豫算タルノ、二者各、其ノ本來ノ性質ヲ異ニスルニ原由スルモノニシテ、明文ヲ須ツモノニ非サルナリ。豫算ハ其ノ性質上、法令ノ施行ニ伴フノ出入ノ豫計タリ、本末主従ノ關係言ハスシテ明カナリ。豫算ヲ以テ法令ヲ改廢スルコトヲ得ス、故ニ豫算ハ法令ニ從フテ調製スヘキモノトス、政府及議會ノ豫算議定權ハ此ノ理由ニヨリ當然ニ法令ノ束縛ヲ受クルコトヲ免レサルナリ。』

② 第二、果シテ然ラハ、命令ノ結果ニ由ル歳出モ、亦此ノ條文ニ謂フ法律ノ

結果ニ由ル歳出ト同シク、議會ハ自由ニ之ヲ廢除削減スルコトヲ得サルカ。曰ク、理ニ於テ然リ、然ラサレハ憲法第九條ニ掲クル命令ヲ發スルノ大權ハ遂ニ空文ニ歸センノミ。厘毛ノ費用ナクシテ施行セラレ得ヘキ命令ハ之ヲ想像スルコト能ハス、而シテ其ノ施行ニ必然伴ヒテ缺クコトヲ得サルノ費用ハ議會自由ニ之ヲ拒否スルコトヲ得ルモノトセハ、事實ニ於テ命令ハ議會ノ許諾ニ由リテ之ヲ發スルコトトナリ、之ヲ大權ニ留保シタルノ憲法上ノ意義ヲ失フナリ。憲法ハ固ヨリ之ヲ當然ノ事トス、而シテ此ノ不言ノ通則ノ外ニ、尙一層ヲ加ヘ其ノ第六十七條ノ明文ヲ置キ、特ニ大權ニ基ツケル既定ノ歳出ヲ保障セントスルモノナリ。蓋前年度既定ノ歳出金額必シモ翌年度ニ視テ必然缺クヘカラスト謂フヲ得ス、然レトモ仍之ヲ議會自由ノ議權ノ外ニ置カント欲ス是レ此ノ特別規定ノ存スル所以ナリ。』

第三、此ノ條ノ特ニ保障スル三類ノ歳出ト雖、政府ハ自由ニ其ノ廢除削減ニ同意スルコトヲ得ルカ。曰ク、然ラス、政府ノ同意ハ法令ノ施行ヲ不能ナラシムルノ結果ナキ限度ニ於テノミ之ヲ爲スコトヲ得ヘキナリ。立法ノ會議ニ於テハ、其ノ案ノ内容ヲ決定スルニ於テ、毫モ現行法ニ拘ハリ其ノ牴觸ヲ避クヘキノ理由ナシ、故ニ政府モ議會モ其ノ行動自由ナリ。豫算ハ立法ニ非ス、現行法ノ施行ニ伴フノ歳出入ノ見積ナリ。故ニ豫算ノ會議ニ於テハ、其ノ内容ノ決定ハ、政府モ議會モ、現行法ノ内容ニ由リ其ノ拘束ヲ受ク、豫算會議ニ於ケル政府ノ同意ト謂ヒ、議會ノ議權ト謂フ、皆當然ニ法令ノ範圍内ニ於テノミ自由ナルコトヲ前提トセルモノナリ。』

第四、議會カ此ノ條ニ依リ政府ノ同意ヲ求ムルハ其ノ議決ノ前ニ於テスヘキカ、後ニ於テスヘキカ。曰ク、此ノ條ノ精神ニ顧ミテ謂ヘハ其ノ議決ノ前ニ於テスヘキナリ。抑、憲法カ此ノ條ヲ設ケタルノ精神ハ必須ノ費目ニ對スル議會不當ノ議決ノ爲ニ豫算全部ノ不成立トナルノ虞アルニ備フルナリ。政府ノ同意アルニ非サレハ廢除削減ノ議決ヲ爲スコトヲ得ス、既ニ成立セル豫算議定ニ對シ事後ニ政府ノ同意ヲ問フモノニハ非サルナリ。憲法第六十七條ハ豫算會議ニ於ケル採決ノ方法ニ關スルノ制限ト看ルコトヲ得ヘシ。此ノ場合之ヲ廢除削減スルノ修正ハ政府ノ賛成アルニ非サレハ成立セサルモノト看テ可ナリ、此ノ條ノ用ハ全ク此ノ點ニ存スルナリ。假リニ此ノ條ナシトセハ、議院或ハ不當ニ法令ノ結果ニ由ルノ費目ヲ廢除スルノ議決ヲ爲サントスルモ何等之ヲ遮リ得ヘキカナカラシ、而シテ此ノ不當ナル議院ノ議決ハ議決トシテ存シ、形式的効力ヲ保有シ之ヲ無効トスルノ力アルコトナシ。豫算ニ從ハンカ法令ヲ如何セン法令ニ從ハンカ豫算ヲ如何

セシ。此ノ場合政府ノ取ルコトヲ得ルノ途ハ二アルノミ、議院ヲ解散シ、又ハ豫算ニ大權ノ裁可ヲ付與セス、以テ豫算ヲ不成立ニ終ラシムル其ノ一ナリ、豫算ヲ成立セシメ而シテ其ノ議定ノ不當ナル者ニ付テハ之ヲ眼中ニ置カス自由ノ措置ヲ取ル其ノ二ナリ。此ノ二途ハ其ニ常經ニ非サル論ナキナリ。故ニ憲法ハ特ニ規定ヲ設ケ、法令ヲ無視スルノ豫算ノ修正議決ハ豫メ政府ノ同意アルニ非サレハ始ヨリ議決トシテ成立セサルコトヲ宣言セルナリ。故ニ政府ノ同意ナケレハ議院ノ修正成立セス原、按仍其ノ効ヲ有ス。蓋憲法ニ此ノ規定アルニ由リテ無用ナル豫算ノ紛議ヲ避ケ其ノ不成立ノ不幸ヲ免ルルコトヲ得ルモノナリ。』

第五、政府及議會ハ法令ノ改定ヲ豫想シテ豫算ヲ提出シ議定スルコトヲ得ルカ。曰ク、場合ニ由リ之ヲ爲スコトヲ妨ケス、但シ其ノ豫想ニ基ツケルノ豫算議定ハ後日法令ノ改定ヲ必然トスルノ他日ノ保障トナラサルハ固ヨリ論ナシ。立法者ノ豫約ハ豫約ノ最薄弱ナル者ナリ。政府及兩議院ハ法令ノ改定ヲ豫約スルノ權能絶テアルコトナシ、ヨシ當時ノ大臣タリ議員タル個人ノ間ニ私約アリトスルモ、何等後日ノ政府及議院ヲ束縛シ得ヘキ効果アルコトナシ。且ツ豫算ノ議決ハ之ニ條件ヲ附スルコトヲ許サス、凡ソ立法及豫算ニ關スル議會ノ議定ハ絶對ニシテ單純ナリ。事實ノ豫想ハ豫算ノ性質上固ヨリ何事ニ付テモ之ヲ禁止スル所ニ非ス、但シ法令改定ノ豫想ハ豫想ノ頗ル不確實ナル者タルヲ免レサルナリ。此ノ故ニ政策ノ論トシテハ、法令ヲ改定スルノ豫想ヲ以テ豫算ヲ議定スルハ頗ル危險ノ事ニ屬ス、然レトモ豫想ニシテ果シテ現實トナランカ、其ノ豫算ハ最ヨク新法令ノ状態ニ適合スルノ便ヲ視ルコトモアラン。要スルニ豫算ハ其ノ施行ノ時ニ於ケル

立法狀態ヲ豫想シテ之ヲ議定スルモノナリ。法令ハ原則トシテ永久ニ効力ヲ有ス、故ニ今ノ現行法令ニ依リ明年度ノ豫算ヲ見積ルコトハ、通常ノ場合ニ於テ安全ニシテ亦正當ノ措置ナリトス、唯、法理ノ極論トシテ法令ノ制定變更亦豫算ノ基礎タル事實ノ豫想ノ一タルコトヲ否ム能ハサルノミ。』

繼續費及豫備費ノ事ニ關シテハ後ノ豫算ノ章第五編 第十二章ヲ參照スヘシ

』。

豫算ノ不可分

凡ソ國家ノ歲計豫算ハ一會計年度ニ屬スル一切ノ歲出歲入ヲ總括包含スルニ由リテ全體ヲ成ス。豫算ハ分割スヘカラス、歲出歲入ノ一部ノ豫算ハ獨立シテ議會議定權ノ目的トナル者ニハ非サルナリ。豫算ハ款項ニ分チ、款項ニ依リテ之ヲ審議スルモ、各款項ハ連帶シテ豫算ヲ成ス、豫算

ヲ分割スルニハ非サルナリ。豫算ヲ分チ、數個獨立ノ提案トシ、之ヲ議會ノ議ニ付スルハ憲法ノ認メサル所ナリ。豫算ノ成立トハ歲出歲入ヲ總括シテノ豫算全體ニ付テノミ之ヲ謂ヘルナリ。憲法第六十四條ニ國家ノ歲出歲入ハ毎年豫算ヲ以テ帝國議會ノ協贊ヲ經ヘシト云ヒ、憲法第七十一條ニ帝國議會ニ於テ豫算ヲ議定セス又ハ豫算成立ニ至ラサルトキハ、政府ハ前年度ノ豫算ヲ施行スヘシト云ヘルハ、此ノ意義ニ於テ之ヲ解スヘキナリ。』

按スルニ、國家ノ歲計豫算ハ歲計總體ヲ包括指稱スルモノニシテ分割スヘカラサルハ其ノ性質ニ願ミテ明カナリ。現行ノ例ニ追加豫算ト謂フコトアリ蓋前ニ提出シタル豫算ニ更ニ追加スルノ義ナラン。是レ前案ノ改定ナリ前案ト追加豫算トハ別個ノ豫算ヲ爲スニハ非サルナリ。抑、追加豫算ノ事實例ハアレトモ憲法ニハ見ヘス、予竊ニ之ヲ疑

フテ解ケサル所ナリ。憲法ニ謂フ豫算ハ一年度ニ對スル國庫一切ノ
 收入支出ノ豫定計算タリ、其ノ性質上、分割シ得ヘキ者ニ非ス、議會ハ一
 括シテ之ヲ議定スヘキモノトス。然ルニ實例ヲ以テスレハ、政府及議
 會ハ豫算ヲ分割シ數回ニ之ヲ提出シ、各別ニ之ヲ議定スルモ敢テ妨ケ
 サルモノト觀ルカ如シ。若豫算ハ縱ニ、横ニ、自由ニ分割シテ之ヲ議定
 スルコトヲ得ヘキモノトセハ此レ正ニ憲法ノ精神ニ反スルモノナリ
 ○豫算議定ノ後、更ニ追加豫算ヲ提出シ、議定スルハ豫算ノ再議ト視ル
 ヘキカ、予甚感フ。所謂追加豫算ノ制ハ時ニ事宜ニ適シ政治ニ便利ナ
 リ、又政府ノ議會ニ對スル政畧上ノ鹽梅トシテ頗ル妙味アルコトアリ
 ○然レトモ之ヲ法理ノ上ニ認メ以テ濫用ノ端ヲ開クハ益憲法ノ欲セ
 サル所ナリ。』

豫算ノ否決

豫算ハ議會之ヲ修正スルコトヲ得ヘシ、之ヲ否決スルコトヲ得サルナリ
 ○豫算ハ法令ノ施行及其ノ他諸般ノ政務ノ施設ノ爲ニ必然之ヲ要スヘ
 キ歲計ノ見積ナルカ故ニ、全然一切ノ歲出歲入ヲ否決スルト謂フハ理ノ
 許ササル所ナリ。憲法ハ議會ニ此ノ絶對ノ權限ヲ付與セス、其ノ自由討
 議ヲ制限スルノ明文アルニ視テモ明白ナリ。或ハ謂フ議會ハ豫算ヲ議
 定セサルモ之ヲ強制スルノ手段ナシ故ニ豫算否決ノ自由アリト。是レ
 事實ト法理トヲ混同スルノ妄言ナリ。議員ハ毎年召集ニ應スヘキ義務
 アルモ其ノ義務ヲ怠ルトキハ議院ハ成立セサルヘシ、議院成立スルモ、豫
 算ヲ議定セサルハ豫算ハ成立セサルヘシ、此ノ如キハ憲法違反ノ事實タ
 リ之ヲ解シテ召集ニ應セサルノ自由アリ、豫算ヲ議定セサルノ權利アリ
 トスルハ固ヨリ不可ナリ。故ニ議會ハ豫算ヲ否決スルノ權能ナシト謂
 フナリ。』

按スルニ、豫算全體ノ可否ヲ以テ議院ノ自由ノ議決ニ一任スルハ外國ノ憲法ニ於テハ其ノ例ヲ見ル所ナリ。然レトモ其ノ法理ノ前提ハ豫算ヲ重シトシ法令ヲ輕シトシ、其ノ結果ハ豫算ノ否決ハ一切ノ國務ノ進行ヲ停止スルノ法力アリトスルモノト見サレハ其ノ理貫徹セス、彼ニ在リテハ空論トシテハ實ニ此ノ主義ヲ取ル者甚多キナリ。我カ憲法ハ豫算ヲ以テ法令ニ優越スルノ絶對ノ効力アルモノト爲サス、寧、法令ノ下ニアリテ從タルモノトス。故ニ主タル法令ノ存續スル限りハ之ニ伴フノ歳出歳入ハ之ヲ廢止スル能ハサルモノトス。隨ヒテ歳出歳入ノ豫計ハ其ノ額ニ於テ如何ナルヲ問ハス、必ス毎年之ヲ定ムヘキモノニシテ、議會ノ自由ノ意思ニ依リ之ヲ定ムルト否トヲ決シ得ヘキ性質ノモノニハ非サルナリ。議會カ事實ニ於テ之ヲ定メサルトキハ、理由ノ如何ヲ問ハス、豫算ハ成立セサルナリ。是レ憲法違反ノ事實ナ

リ、此ノ結果ハ我カ憲法ト雖之ヲ免ルルコト能ハサル場合アルヘシ、故ニ應急ノ手段トシテ憲法第七十一條ノ前年度豫算施行ノ規定アルナリ、之ヲ以テ議會ハ豫算ヲ議定セサルノ自由ノ權利アルモノトスルハ固ヨリ非ナリ。』

第五章 政府

政府

政府ハ大權輔翼ノ憲法上ノ機關ナリ。議會ハ立法權ニ協贊シ、裁判所ハ司法權ヲ行使シ、而シテ政府ハ大權ヲ輔翼ス、相對立シテ以テ立憲統治ノ三機關ヲ成ス者ナリ。』

按スルニ、政府ト謂フ語、用例一ナラス、本、大政ヲ行フノ府ヲ綜括指稱シタルナリ。專制ノ政體ニ於テハ、所謂權力ノ分立ナク、隨ヒテ機關ノ分立ナシ、萬機一ニ元首ノ獨裁ニ屬ス、故ニ政府ト謂フ語ハ讀ミテ字ノ如ク、他ニ特殊ノ意義ヲ有セサルナリ。今ノ立憲制ニ移リ、立法及司法ノ權ハ大權獨裁ノ外ニ立テ、各、其ノ憲法上ノ機關ヲ具フルニ及ヒテハ、政府ノ語、其ノ意義、稍狹ク、主トシテ大權輔翼ノ憲法上ノ機關ニ對シテ之ヲ用ヒルノ例ヲ爲セリ。然レトモ、現行ノ法令、其ノ他ノ公文ニ用ヒル

所、今尙、舊來慣用ノ意義ニ於テスル者亦少シトセス、文字ニ拘ハリテ其ノ解ヲ謬ルヘカラサルナリ。通俗ノ用例ニ視レハ、此ノ語、唯漠然、一國ノ政權組織ヲ指稱スルコトアリ、外交文書ニ大日本帝國政府ト謂フカ如キナリ、又宮中府中ノ別ヲ意味スルコトアリ、又地方自治ノ制ニ對シ中央ノ官府組織ヲ指スコトアリ、其ノ義一ナラサルナリ。予ハ此レ等ノ用例ノ當否ヲ云フ者ニ非ス、唯、憲法上ノ解トシテハ、權力分立ノ主義ニ願ミ、機關殊別ノ制ニ酌ミ、大憲輔翼ノ憲法上ノ機關ヲ指シテ政府ト謂フノ便ナルニ從フノミ。』

政府ノ分立

君主專制ノ下ニ於テハ、政府ハ即チ統治諸機關ヲ綜合スルノ稱謂ナリ。憲法ヲ以テ大權ト立法權及司法權トヲ分ツニ由リテ亦政府ト議會及裁判所トノ別ヲ生ス。蓋宮中ト政府トノ別アル既ニ政體ノ進歩タリ、更ニ

進ミテ政府ト、立法府及司法府ト、ヲ分チ、各之ヲ獨立ノ機關トスルハ實ニ立憲ノ美果タリ。而シテ權力ヲ分チ機關ヲ殊ニスルモ、是レ皆憲法成文以下ノ施設タルニ過キスシテ、其ノ本源タル國家統治ノ全權ハ一ニ之ヲ君位ニ總攬ス、國權ヲ機關ニ分割スルモノニ非サルハ亦言ヲ待タサルナリ。

按スルニ、權力ノ分立ト謂ヒ、機關ノ獨立ト謂フ、是レ皆現行憲法ノ條文ニ拘ハルノ談ニシテ、憲法ヲ制定シ之ヲ運用スルノ君位及統治權其ノ者ニ懸ルノ義ニ非サルハ固ヨリ論ナシ。又或國ニ於テハ君位ト政府トヲ混同シ、政府ノ觀念ノ消長ヲ以テ君位其ノ者ノ消長トシ、立法及司法ノ機關ノ獨立シテ政府ヨリ分離スルノ變遷ヲ觀テ、君主ノ全權ヲ剝奪シ之ヲ貶シテ單ニ行政權ノ首長トスルモノト爲ス。此ノ如キハ固ヨリ我カ政體ノ解トスヘカラサルナリ。政府ハ君主ノ機關ナリ、君主

ハ政府ノ機關タルニ非ス、機關ノ分合ハ主體ノ圓滿ヲ損益スルモノニハ非サルナリ。專制ノ世、政府ノ權域廣大ナリ、立憲ノ制、立法及司法ノ爲ニ別ニ機關ヲ設ク、或ハ之ヲ憲法上ノ大權ノ消長ト觀ルコトヲ妨ケサルモ、之ヲ君位主權ノ消長ト觀ルハ斷シテ不可ナリ、彼ノ國權ヲ三分シ、君主ヲ以テ行政權ノ首長トスルカ如キハ、我カ憲法ノ談ニ非サルナリ。此ノ誤解ハ亦或ハ延テ君位主權ノ名ニ籍口シテ政府ノ權力ヲ過當ニ張ラントスルノ過ヲ致スコトナシトセシ。政府タリ、議會裁判所タリ、皆同シク君主、國ヲ統治スルノ機關タリ、其ノ間何ノ厚薄カアラン、政府ノミ特ニ君位ニ直隸スルカ如ク裝ヒ、專ラ君威ヲ假リテ外ニ臨マントスルコトアラハ、僭越ノ罪ヲ免レザラントス。蓋機關ノ分設ハ君主專制ノ世既ニ之ヲ視ル、是レ國權ヲ分ツノ意ニ非スシテ政務ノ混雜ヲ防カントナリ。宮中府中ノ別ヲ爲スカ如キ、其ノ一端ナリ、而シテ更

ニ進ミテ立法、行政、司法、ノ事務ヲ分チ、政府ハ主ラ行政ヲ司ルコトトス
ルモ、本、此ノ義ニ外ナラス、君位主權ノ消長ニ關セサルハ明カナリ。今、
政府ノ權域ノ伸縮ヲ以テ君位主權ノ消長トシ、國體ノ爲ニ之ヲ喜愛ス
ルカ如キハ、共ニ其ノ見、陋ナリト謂フヘキナリ。』

政府ノ憲
法上ノ組
織

政府ノ憲法上ノ組織ハ國務大臣及樞密顧問ヲ以テ成ル。國務大臣ハ天
皇ヲ輔弼シ其ノ責ニ任ス憲法第五條。樞密顧問ハ天皇ノ諮詢ニ應ヘ重要ノ
國務ヲ審議ス憲法第五條。國務大臣及樞密顧問ハ共ニ大權ノ施行ニ付君
主ヲ輔翼スルノ憲法上ノ官府タリ。行政各部ノ官制ハ大權ヲ以テ之ヲ
定ム憲法第十條。而シテ大權其ノ者ノ行使ハ憲法上ノ輔翼機關ニ依ル。大權
輔翼ノ憲法機關ト、行政施行ノ爲ニ大權ヲ以テ特ニ設クル諸般ノ官府ト
ハ、其ノ地位自ラ異ナルモノアルナリ。』

按スルニ、政府ハ大權輔翼ノ機關タリ、大權ヲ輔翼スル者ハ國務大臣及
樞密顧問ニシテ他アラサルコト言説ヲ待タサル所トス、然モ俗説ハ予
ノ此ノ單純ナル言明ヲ疑フモノニ似タリ。或ハ政府ハ君主及大臣ナ
リトス。或ハ政府ハ内閣大臣ヲ指スモノトシ樞密顧問ノ地位ヲ度外
トス。或ハ政府ハ行政各部ノ汎稱ナリトス。其ノ義、多クハ漠然的確
ノ辯明ヲ缺ク。君主ト政府トノ混同スヘカラサルコトハ既ニ説ケル
カ如シ、之ヲ混同スルハ統治ノ主體ト其ノ機關トヲ混同スルモノナリ
。政府ヲ以テ單ニ内閣大臣ノ合議ノ體ナリトスルハ憲法ノ明文ニ合
ハス亦事實ニ反ル。大權ノ行使ニ付意見ヲ獻替シテ輔翼ノ重任ヲ盡
ス者ハ、國務大臣ノ外、尙樞密顧問ノ在ルアリ、大典ノ明文讀ミテ字ノ如
シ。抑、重要ノ國務ヲ樞密顧問ニ諮詢スルハ内庭ニ元老ト私語スルノ
類ニ非ス、憲法之ヲ命シ、官制其ノ權域ヲ定メ、且ツ之ヲ法令公式ノ上ニ

表明ス、或國ニ於ケルカ如ク樞密顧問ハ名アリテ實ナク、又ハ之ヲ憲法ノ上ニ掲明セサル者ト、同視スヘカラサルナリ。歐洲憲法ノ解トシテハ政府即チ内閣大臣タラン、移シテ以テ我ヲ論スヘカラサルナリ。蓋、樞密顧問ハ専ラ内ニ居リテ謀議ニ參ス、外ニ向フテ大權施行ノ衝ニ當ル者ハ國務大臣トス、故ニ或ハ政府即チ國務大臣ナリトスルノ皮層ノ觀アルナリ。然レトモ専ラ詢謀ノ府タルト、兼テ施政ノ局ニ當ルト、ヲ問ハス、憲法上大權輔翼ノ職務ヲ有スル者ハ國務大臣及樞密顧問トス、何ソ一ヲ掲ケ他ヲ除クコトヲ得ン。又廣ク行政各部ヲ指シテ政府ト稱スル者多シ、通常ノ政談トシテハ可ナリ、憲法ノ説明トシテハ正確ナラス。憲法ハ大權直接ノ行動ト、大權ヲ以テ官制ヲ定メ憲法第十條之ニ任シテ政務ヲ施行セシムルコト、トヲ分ツ、後者ハ即チ行政ナリ。茲ニ謂フ政府ハ憲法上ノ機關ナリ、行政各部ノ謂ニ非ス、行政各部ハ大權輔翼

ノ憲法上ノ重任ヲ有セサルナリ。蓋、行政ハ大權ノ分派タリ、行政ノ各部ハ亦總テ國務大臣ノ分擔シテ其ノ事ニ當ルモノトスルハ現行ノ制令タリ。故ニ偶、國務大臣ハ大權ヲ輔弼スルト同時ニ行政各部ノ事務ノ主腦タリ、世ノ其ノ地位ヲ混同スル所由ナシトセサルナリ。然レトモ、統治三機關ノ、三權ニ配シテ、憲法ノ上ニ對立スルノ關係ヨリスレハ、政府ハ即チ大權輔翼ノ機關ト觀ルヘク、漫然之ヲ行政事務ヲ執行スルノ局部ヲ總稱スル者ト謂フヘカラサルナリ。大權ト行政トハ其ノ觀念ヲ異ニス第五編第十四章行政參照、隨ヒテ政府ト謂ヒ行政各部ト謂フ亦自ラ其ノ意義ヲ同フセサルナリ。』

政府ノ憲法上ノ地位

政府ハ大權ノ施行ノ爲ニ設クルノ機關ナリ。凡ソ大權ノ行動ニシテ國務ニ關スルモノハ必ス政府ニ依リ之ヲ行フ、外ニ宣シテ之ヲ行ヒ、政府ノ

預リ知ラサルカ如キハ、蓋憲法ノ許ササル所トス。然レトモ大權ハ大權ニシテ固ヨリ政府ノ權方タルニハ非ス、政府ハ唯君主親ラ大權ヲ行フニ付之ヲ輔翼スルノミ。政府ニ固有ノ權力ナシ、又委任ヲ受ケテ權力ヲ行フニ非ス、政府ハ大權ノ内外ニ貫通スル唯一ノ溝渠タル者ナリ。』

按スルニ、政談トシテハ吾人皆政府ノ權力ヲ云フ、之ヲ法理嚴正ノ解トシテハ政府ニ特有ノ權力アルコトナシ、是レ大權ノ行動ヲ指稱スルモノナリ。國務大臣ノ輔弼ト謂ヒ、樞密顧問ノ審議ト謂ヒ、固ヨリ權力ノ行動ヲ意味セス、且ツ其外部ニ渉ルノ行動ハ大權ノ施行ニ屬シ、政府自己ノ權力ナル者アルコトナシ。然レトモ大權ノ行動ハ必ス政府ニ依ル、政府ノ輔翼ハ事實ニ於テ多ク大權行動ノ機因ヲ爲ス、故ニ政治ノ情勢トシテハ政府ハ實ニ重大ナル權力ヲ有スルコトヲ否ム能ハス、但シ、法理ノ解ト政治ノ情勢トハ之ヲ混スヘカラサルナリ。』

凡ソ大權ノ行動ニシテ國務ニ關ルモノハ必ス政府ニ依リ之ヲ行フ、之ヲ立憲ノ通則トス、政府ハ大權ノ外部ニ流通スル唯一ノ溝渠タル者ナリ。此ノ故ニ宮中ト政府トヲ分チ、皇室ノ事務ト統治ノ政務トノ混同ヲ避ケ、國務ハ必ス政府ノ徑路ニ依ルモノトスルナリ。然レトモ、皇位ハ皇室ノ中極タルト同時ニ、國權ノ本體タリ、天子ニ公私ノ別ナシ、皇室國家其ノ本源ヲ同フス、皇室ノ事務ト統治ノ政務トヲ分ツト謂フハ、末流ヲ分派シテ混濁ヲ防クノミ、其ノ本源ニ至リテハ、二者合シテ分ツヘカラス、之ヲ我カ國體トス。凡ソ事ノ皇位ニ關ル者ハ固ヨリ宮中、政府共ニ之ニ預ル、又皇室ノ事務ニシテ政務ニ關連スルモノハ宮中ノ大臣、政府ノ大臣ト俱ニ事ヲ奉スルモノトス。君主ノ身位ニ付公私ノ別ヲ謂ヒ、王室一家ノ私事ト、國家ノ政務ト、ノ間ニ絶對ノ別アルコト、猶官吏ノ其ノ公務ト私事トニ於ケルカ如シト觀ルハ、我カ國體ノ本旨ニ反ス

ルモノナリ。天皇ノ身位ニ公私ノ別ナシ、皇室ノ事務ト謂ヒ、國家ノ政務ト謂フモ、絶對ノ種別ニ非サルハ固ヨリ其ノ所ナリ、唯、主トシテ統治事務ニ係ル者ハ必ス政府ヲ經由スルノ主義ヲ支持スルノミ。』

第六章 國務大臣

國務大臣ノ地位

國務大臣ハ天皇ヲ輔弼シ其ノ責ニ任ス。總テ法律、勅令其ノ他國務ニ關ル詔、勅ハ國務大臣ノ副署ヲ要ス憲法第五條。大權ノ行使ハ必ス政府ニ依ル。國務大臣ハ入テ内閣ニ參贊シ出テ政務ノ局ニ當リ、大政ノ施行ニ付輔弼ノ責ニ任スル者ナリ。而シテ法令詔勅ノ必ス大臣ノ副署ヲ要スルハ大權ノ施行ハ政府ヲ經由スルノ義ヲ外形ニ表明スル者ナリ。之ヲ立憲ノ要義トス。蓋大權ハ固ヨリ君主自由ノ獨裁ニ由ル、大臣ノ同意ヲ待テ之ヲ行フモノニ非ス、輔弼ノ任ハ謀議ニ參シ聰明ヲ啓クニ在リ、大臣ハ意見ヲ進ムルノ職責アリテ大權ヲ左右スルノ權アルコトナシ。大權ノ行動ハ自由ナレトモ王命ノ出納ハ必ス大臣ニ依ル、是レ輔弼及副署ノ制アル所以ナリ。而シテ輔弼ノ大臣ハ獎順匡救ノ力ヲ致スノ途アラシム

ルト共ニ、若之ヲ愆ルコトアラハ君命ヲ籍口シテ以テ其ノ責ヲ逃ルルコトヲ得サラシム、此ノ如クニシテ輔弼ノ任極テ重シ、是レ大臣責任ノ制アル所以ナリ。蓋、皆大權獨裁ノ大義ト、大臣輔弼ノ重任ト、ヲ兩立セシムルノ憲法ノ用意ニ出ツルナリ。』

按スルニ、國務大臣ノ國法上ノ地位ハ憲法第五十五條ニ依リテ明白ナリ、君主ノ大權行使ニ參贊スル者ニシテ、委任ニ由リ代リテ大權ヲ行フニ非サルナリ。或國ニ於テ大臣ヲ以テ行政權ノ首長トシ、君主ハ唯其ノ上ニ虛位ヲ擁スル者トナスカ如キノ觀念ハ我カ政體ノ容レサル所トス。又大臣ヲ視テ以テ單ニ君主ノ筆墨ト爲スモ亦固ヨリ立憲ノ義ト合ハス。輔弼ノ權利ト義務トハ懸ケテ大臣ノ任ニ在リ、而シテ輔弼其ノ任ヲ愆ラハ重責必ス之ニ伴ハン。責任ノ歸スル所ハ亦權勢之ニ伴フ所タリ、然レトモ下ニ進言ノ自由アリテ上ニ採納ノ義務ナシ、大臣

ハ王命ヲ出納スルノ職責アリテ之ヲ左右スルノ權アルコトナシ、況ンヤ輔弼ノ大臣ノ任免進退ハ一ニ大權自由ノ獨裁ニ由ルモノナルオヤ、立憲大臣ノ輔弼ハ重キヲ爲ス煩ル大ナリト雖、而モ尙大權ノ獨立ニシテ自由ナルヲ失ハサル知ルヘキナリ。專制ノ世、固ヨリ大臣宰相ノ輔弼アリ、然レトモ大政ノ施行ハ必ス其ノ輔弼ニ依ルノ義明白ナラス、君命ハ何人ノ獻替ニ依リ、何人ノ出納スル所タルモ、君命タルヲ失ハサリシナリ。今改メテ大權ノ行使ハ必ス大臣ノ輔弼ニ依ルモノトシ、且ツ輔弼ノ大臣ハ君命ノ内外ニ貫流スル唯一ノ溝渠タラシム、是レ立憲ノ要義タリ。加フルニ輔弼スル者ハ之ニ付キ重大ノ責任アルコトヲ憲法ニ言明ス、其ノ任重ク其ノ權大ナリ、故ニ若此ノ權勢ノ濫用アラシメハ、立憲ノ制ハ君主ノ專制ニ代フルニ大臣ノ專制ヲ以テスルノ虞アラントス、戒シメサルヘケンヤ。』

國務大臣ハ天皇ヲ輔弼ス。輔弼ハ大權ノ行使ニ付意見ヲ奉リ採擇ヲ乞フノ義ニ外ナラス。之ヲ採納スルト否トハ大權ノ自由ニ在ルハ言ヲ待タス、固ヨリ大權ノ行使ハ大臣ノ同意ヲ要スルノ義ニ非サルナリ。大臣ノ輔弼ト議會ノ協贊トハ大政ヲ翼賛スルニ於テ同シト雖、其ノ國法上ノ効果ハ各異ナルモノアリ、議會ノ可決アルニ非サレハ立法スルコトヲ得ス、大臣ノ意見ハ君主ノ視テ以テ考慮ノ資材トスル所タルニ止リ、大權ノ決行ハ之ニ拘ハルヲ要セサルナリ。君主ノ諮詢ニ應ヘ、及進テ政策ヲ獻替シ、其ノ重任ヲ盡スニ於テ忠誠ヲ欠クコトナケレハ輔弼ノ事茲ニ終ル、是レヨリ以上大權自由ノ專斷ニ在リ。大臣ハ私見ヲ主持シテ君命ヲ阻絶スルノ權ナク、君主ハ大臣ノ同意ヲ得サルヲ名トシテ政務ヲ曠廢スルノ自由ナシ。大權ノ行使ハ大臣ノ輔弼ヲ意味スレトモ、其ノ同意ヲ意味

スルモノニハ非サルナリ。君主ハ政務ニ付何人ノ意見ヲ聽クモ固ヨリ自由ナリ、然レトモ國務大臣ノ意見ハ必ス之ヲ聽クコトヲ要ス。大臣ハ意見ヲ奉ルノ權利アリ義務アル者ナリ、憲法上ノ輔弼ノ任ハ此レニ由リテ重シ。』

國務大臣ハ各獨立シテ輔弼ノ職責ニ當ル。彼ノ或國ニ於テ國務諸大臣ハ各個ノ資格ヲ以テ輔弼スル者ニ非ストシ、内閣ニ團體ヲ成シ、多數決ヲ以テ獻替シ、衆ヲ以テ寡ヲ壓シ、他ノ獨立ノ意見ヲ上ルヲ遮ルカ如キハ、我カ憲法ノ許ササル所ナリ。』

按スルニ、輔弼ノ意義ハ甚廣シ、單ニ意見ヲ奉ルノ事ニ止マラス、左右ニ奉待シ諸般ノ勞ニ代ハル亦輔弼ノ事ニ屬スルニ似タリ。然レトモ憲法上ノ要件トシテ特ニ大臣ノ輔弼ニ待ツ所ノモノハ、政務ニ付意見ヲ奉ルノ事ニ在リト信ス。自ラ進テ政策ヲ獻替シ採納ヲ乞フノ權利ア

リ義務アル是レ輔弼ノ輔弼タル所ナリ。大臣ハ意見ヲ奉リテ大權ノ採納ニ委スルノ外ハ手ヲ拱キテ大政ヲ傍觀スル者ニ非サルハ固ヨリ論ナシ、百般ノ施政皆大臣輔弼ノ職責ニ在ルハ專明白ナリ。然レトモ、若、大臣ニシテ大命ヲ傳達スルノ郵書函タルノ外、進テ意見ヲ奉ルノ權利ナク義務ナキ者ナラシメハ憲法ノ期待スル所ノ輔弼ノ責任ハ則チ其ノ要ヲ失ハシ。故ニ予ハ憲法第五十五條ノ輔弼ヲ解スルコト前ノ如シ。』

輔弼ノ義、讀テ字ノ如シ、之ヲ解シテ君主ハ大臣ノ同意ナクシテハ大權ヲ行フ能ハスト爲スハ附會ノ甚シキ者ナリ。字義之ヲ示サス、憲法ノ條章一モ此ノ意味ヲ表明スル所ナキナリ。若、天皇ノ大權ハ大臣ノ同意ナクシテハ之ヲ行フコトヲ得スト爲サハ、何ノ大權ノ獨立カアラン。是レ君主ノ大權ニ非スシテ君主大臣共同ノ權力タランノミ。憲法

カ特ニ大權ヲ明文ニ列舉シテ以テ統治諸機關ノ權限ノ外ニ置キタルモノハ、之ヲ君主自由ノ專斷ニ留保セントスルノ意甚明白ナリ。君主ハ固ヨリ大臣ノ意見ヲ斥クルノ權威アリテ、大臣ハ君命ヲ拒絕スルノ權能アルコトナシ。歐洲國法ノ論ニハ立憲ノ君主ハ大臣ノ意見ヲ斥クルノ權利ナク、大臣ハ君主ノ法令ニ副署スルコトヲ拒ムノ權利アルヘシト謂ヘリ。若、大臣ノ意見ハ君主之ヲ斥クルコトヲ得ス而シテ君主ノ命令ハ大臣ノ自由ノ裁可ニ由ルニ非サレハ成立セスト爲サハ、政體ノ基礎ハ根本ヨリ顛倒セン。是レ君位ヲ廢シテ大臣專制ト爲スモノ、吾人ノ口ニスヘキ所ニ非ス、憲法豈其ノ意アラシヤ。予ハ深ク此ノ如キノ妄言ノ尙世ニ其ノ跡ヲ絶タサルヲ悲ム。』

國務大臣ハ法律、勅令、其ノ他國務ニ關ル詔、勅ニ副署ス。副署トハ御名ニ

國務大臣
ノ副署

副ヘテ署名スルナリ。大權ノ行使ハ大臣之ヲ奉行ス、故ニ法令詔勅總テ文書ニ由リテ大命ヲ發表スルニ際シ、御名ヲ以テスルトキハ、大臣必ス之ニ副署スルコトヲ要式トシタルハ事體ノ然ラシムル所ナリ。大臣命ヲ受ケテ之ニ副署ス事固ヨリ文書發布ノ公式ニ係ル、同意不同意ヲ表識スル者ニ非サルナリ。副署ハ大臣ノ職務ナリ、任意自由ノ權ニ非ス。大臣ノ職ニ居テ副署ヲ拒ムハ職務違反ノ罪ヲ免レサルヘキナリ。凡ソ法律、勅令、詔書、勅書ハ必ス大臣ノ副署ヲ要ス、副署ヲ缺クハ違式ナリ。形式ヲ具備セサルノ法令、詔、勅ハ國法上視テ以テ有効ナリト爲スコトヲ得ス、君主其ノ人ノ意思ニ出ツルコトヲ證明シ得ルトスルモ、憲法上ノ要件ヲ具備セサレハ、法律、勅令、詔、勅、タルノ法カヲ認メサルハ實ニ立憲ノ要義トス。故ニ副署ノ事甚重シ。然レトモ副署ト謂フノ行爲ノ實質ハ、大臣ノ署名ヲ指スノ外、何等他ニ深遠ノ意義アルコトナシ。』

副署ハ之ヲ輔弼ト混スヘカラス。副署ハ命ヲ承ケテ署名スルノ事ニ止ル、輔弼ハ總テ大政ノ施行ニ付意見ヲ上ルノ事ニ屬ス、事體固ヨリ異ナリテ其ノ範圍亦同シカラサルナリ。副署ハ形式ニ關シ文書ニ限ル、輔弼ハ政務ノ實質ニ關シ固ヨリ文書ヲ以テ發布スルノ事ニノミ限ルニ非サルナリ。副署ハ亦必シモ輔弼ノ表明タルニ非ス。法令、詔、勅ハ大臣ノ輔弼ナクシテハ之ヲ發布セス、法令、詔、勅ノ發布アラハ必ス大臣ノ輔弼アリタルハ論ナキナリ。然レトモ之ニ大臣ノ副署ヲ要スルハ更ニ別段ノ形式ノ事ニ屬ス、然ラサレハ憲法カ輔弼ト副署トヲ分チテ之ヲ掲ケタルノ義解スヘカラサルナリ。亦副署ト輔弼トノ間ニ因果ノ關連アルニ非ス、甲大臣ノ輔弼ニ依リ法令ヲ裁可シ、更ニ乙大臣ヲシテ之ニ副署セシムルモ、固ヨリ憲法上何等支障アルコトナシ。大臣ハ副署ヲ拒ムノ權ナシ、副署ハ大臣ノ職務タリ、君主之ヲ大臣ニ乞フニ非ス之ヲ命スルナリ。猶君主

ハ大臣ニ輔弼ヲ命スルノ權アリテ大臣ハ輔弼ヲ拒ムノ權ナキカ如キナリ。副署シタルヲ以テ同意シタルモノト強ユルヲ得サルト同時ニ、不同意ヲ理由トシテ副署ヲ拒ムコトヲ許サス。既ニ裁可アリタルノ法令、詔勅、ニ副署スルハ之ヲ官報ニ載セテ公布スルト同シク、大權ノ命スル所ニ依リ官府之ヲ行フモノニシテ、之ヲ奉行スル者ノ意見ノ如何ハ總テ何等關スル所アルコトナシ。』

憲法第五十五條ハ國務大臣ノ副署ヲ要スト謂フ、必シモ總員ト謂ハス、又一員ト謂ハス、其ノ一員ノ副署アラハ要件ハ即チ足ル必シモ員數ニ拘ハラサルナリ。』

按スルニ、大臣副署ノ事談テ字ノ如シ、理甚ク單純ニシテ明白ナリ、而モ仍學說ノ紛雜ナルカ如キノ觀アルハ、歐洲憲法ノ文字ニ拘ハリ強テ之ヲ我カ憲法ノ上ニ附會セント欲スルノ世上ノ一種傾向アルニ由ル。

我カ憲法ハ國務大臣ノ職責ヲ掲ケ分チテ輔弼及副署トス。歐洲憲法ハ多ク副署ノ事ノミヲ其ノ明文ニ掲ケ、輔弼ノ事ヲ言ハス、故ニ彼ノ學說政談ハ大臣ノ職責ヲ專ラ副署ノ一事ニ懸ケテ論議スルノ風ヲ爲セリ。是レ彼ノ謂フ大臣副署ノ義理ハ實ハ副署以外ニ輔弼ノ職責ヲ之ニ附會シテ解説スルノ習アル所以ナリ。我カ學者ニシテ我カ憲法第五十五條ノ明文ノ前ニ於テ、尙此ノ混同ヲ敢テスルハ、擧ニ倣フノ陋タルヲ免レヌ。曰ク、君主大權ノ行使ハ必ス副署ヲ要ス。曰ク、副署ハ自由ナリ、之ヲ拒ムコトヲ得ヘシ。曰ク、大臣ノ責任ハ副署ニ由リテ生ス。而シテ人多ク副署ノ事ヲ説キテ輔弼ノ事ヲ説カス、我ニ獨立ノ見解ナキ概テ此ノ如シ。蓋君主ノ行爲ハ必ス大臣ノ副署ヲ要スト謂フハ輔弼ヲ要スルノ義ナラン、若然ラストセハ君主ハ、法令、詔勅、ノ文書ヲ以テ發布スルノ外、何等口語ヲ以テ意思ヲ表示シ、又ハ文書ニ依ラス事實

ノ施設ヲ爲スコト能ハサル者トナラン。副署ハ自由ナリ之ヲ拒ムコトヲ得ヘシト謂フハ輔弼ハ自由ノ意見ヲ献替スルモノニシテ固ヨリ時ニ君主ノ意ニ反シ極力諫争スルコトアルヲ免レサルノ意ヲ示スモノナラン、若然ラスシテ君主ハ大臣ノ同意ナケレハ法令ヲ發スルヲ得ストスルノ義ナランニハ、此ノ義ハ我カ國體ノ根底ヲ顛覆スルモノニシテ固ヨリ我カ憲法ノ容レサル所タリ。大臣ノ責任ハ副署ニ由リテ生スト謂フハ輔弼ニ由リテ生スルノ義ナラン、若然ラストセハ、法令詔勅ノ文書ニ關スル者ノ外ハ、施政一般ニ對シ大臣ハ輔弼ニ伴フノ責任ナシトスルモノノ如ク聞ユ。蓋彼ノ謂フ副署ノ解ハ多ク我ノ謂フ輔弼ト副署トノ二事ヲ混同セル者ナルコトハ問ハスシテ明カナリ、我カ學者ニシテ我カ憲典ノ文字ヲ顧ミス彼ノ副署ノ解ニ拘泥スルアルハ陋亦甚シト謂フヘキナリ。』

國務大臣ノ責任

國務大臣ハ天皇ヲ輔弼シ其ノ責ニ任ス。大臣ハ其ノ輔弼ニ付、絶對ニ、責任スル者タルヲ謂ヘルナリ。責任スルトハ其ノ所爲ニ付法律上ノ制裁ハ之ヲ其ノ身ニ受クルノ義ナリ。蓋輔弼ハ尙助言ノ如シ、任意ニ助言ヲ容レテ事ヲ行ヒタルトキハ、其ノ事ニ關スルノ責任ハ專ラ行爲者ニ歸スヘク、助言者ハ免レテ罪ナキモノタルニ似タリ。憲法ハ大臣ノ輔弼ニ付テハ、此ノ通常ノ原則ニ依ラス、絶對ニ助言ノ罪ヲ問ヒ君命ニ籍口シテ其ノ責ヲ免ルルコトヲ許サス、故ニ特ニ其ノ第五十五條ノ明文アルナリ。』

茲ニ謂フ大臣ノ責任ハ其ノ職務上ノ責任ニシテ懲戒權ノ問フ所タリ、刑事民事ノ責任ノ意ニ非ス。外國ニハ大臣ノ重大ナル犯罪ハ通常司法裁判所ノ權限ノ外ニ置キ、特ニ憲法上ノ大臣責任トシテ之ヲ問フノ例アレ

トモ、我カ國法ハ之ト同シカラス混スヘカラサルナリ。』
 大臣ノ責任ハ輔弼ニ由リテ生ス、輔弼其ノ宜ヲ得サラハ責問ヲ免ルルコト能ハサルヘシ。其ノ宜ヲ得サルトハ、法ニ違ヒ、又ハ當ヲ失ヒ、又ハ政策ヲ誤リ、又ハ職務ヲ怠ル等、積極、消極、總テ法律、道義ノ視テ以テ輔弼ノ忠誠、適切、勤勉ヲ缺クト爲スノ場合ヲ汎稱セルナリ。輔弼ノ範圍極メテ廣ク且ツ自由ナリ、責任ノ及フ所從テ重且ツ大ナラサルヲ得ス。大臣ハ君主ノ法律顧問タルノミニ非ス、政策、道義ノ關ル所總テ皆務メテ獎勵匡救ノカヲ致スハ、其ノ憲法上ノ忠誠ノ義務タリ。若此ノ忠誠ノ義務ヲ愆ルコトアラハ大臣ハ須ク其ノ責ニ任スヘキナリ。輔弼ノ及フ所即チ責任ノ在ル所タリ、之ヲ違法如何ノ一局ニ限ルカ如キハ憲法ノ期待スル輔弼ノ用ヲ沒却スル者ナリ。』

大臣ノ責任ハ絶對ナリ、君命ニ籍口シテ以テ其ノ責ヲ逃ルルコトヲ得サルヲ謂フナリ。君主ノ同意ハ以テ輔弼ノ過失ヲ辨護スルニ足ラサルナリ。大政ノ輔弼ハ國ノ公事タリ、君主大臣ノ私事ニ非ス、對手ノ同意ハ免責ノ抗辨トナラス、輔弼ニ依リテ事ヲ行ヒタルノ君主ハ、亦其ノ輔弼ノ大臣ニ向フテ其ノ過失ヲ責問スルノ權アルコト、固ヨリ憲法ノ望ム所ナリ。此ノ如ク解スルニ非サレハ所謂大臣ノ責任ハ果シテ何ノ用ヲカ爲サン。憲法カ特ニ輔弼ニ伴ハシムルニ責任ヲ以テスルコトヲ明條ニ掲クルノ用ハ、此ノ趣旨ヲ外ニシテハ之ヲ視ルコト能ハサルナリ。但シ責任ハ其ノ人ノ所爲ニ對スルノ報果ナルコトハ之ヲ忘ルヘカラス。大臣ハ君主ニ代ハリテ君主ノ所爲ニ付責ニ任スル者ニハ非サルナリ。若此ノ如シハ、法條ノ之ヲ明言スルヲ要ス、特別ノ明言ナキトキハ、其ノ所謂責任ハ其ノ人ノ所爲ニ對スルノ報果ナリト解スヘキ固ヨリ論ナシ。大臣ハ自己ノ輔弼ノ所爲ニ付其ノ責ニ任ス、輔弼ノ及ハサル所ハ責任ノ存セサ

ル所ナリ。大臣ハ大權自由ノ行動ヲ束縛スルノ力アルコトナシ。輔弼ニシテ忠誠、適切、勤勉ヲ缺カサルトキハ、責ノ問フヘキナシ、其ノ以上ニ於ケル大權自由ノ行動ニ付、仍大臣其ノ責ニ任スヘシト爲スハ責任ノ本義ニ反シ憲法ノ明言セサル所ナリ。』

大臣ノ責任ハ大臣各別ニ之ヲ負フコトハ各大臣特立シテ輔弼スルノ義ニ照シテ明白ナリ。或國ノ事例ニ一大臣ノ過失アラハ他ノ諸大臣ハ亦當然其ノ責ヲ分ツヘシトスルアルハ、彼ノ憲法ノ特種ノ成例ニシテ移シテ以テ論スヘカラサルナリ。』

大臣ノ責任ヲ問フ者ハ君主ノ大權ナルコト亦明白ニシテ辯疏ヲ要セス。大臣ノ職掌ハ大權ノ施行ニ參與スルニ在リ、大臣ノ任免ハ亦専ラ大權ノ自由ニ屬ス。大臣ハ君側ニ在リテ股肱ノ力ヲ致ス、之ヲ監督シ、其ノ職責ヲ問フ者ハ君主ニ非スシテ誰ソヤ。彼ノ或國ニ於ケル大臣ノ輔弼ノ

責任ハ議院之ヲ問ヒ之ヲ審判スルノ制ノ如キハ、其ノ特種ノ立法明文アルニ由ル、援テ以テ我カ憲法ノ解ト爲スヘカラサルハ論ナキナリ。』

按スルニ、我カ憲法ノ大臣責任ハ、事理頗ル明白ナリ、大臣ノ輔弼其ノ宜ヲ得サルトキハ、君主ハ其ノ職務上ノ過失ヲ責問スルコトアルヘキノ義ニ外ナラス、條文讀ミテ字ノ如シ。然ルニ憲法上ノ疑議ニシテ未タ一定ノ論決ヲ經サルコト大臣責任ノ條ヨリ甚シキハアラサル（是レ憲法ノ第五十五條ノ解ノ語）ノ感アルモノハ、學者カ別種異様ノ政體ヲ混同シ、一ヲ援テ

他ヲ論スルノ過アルニ由ル。抑、大權政治ノ下ニ於ケル大臣ノ責任ト、議院内閣政治ノ下ニ於ケル大臣ノ責任トハ、事同日ニ談スヘカラス。

二者ノ差異ハ憲法條項ノ解釋ノ差異ニ非ス、政體其ノ者ノ差異ナリ。議院内閣政治ノ下ニ在リテハ、大臣ハ内閣ト謂ヘル合議體ノ一議員ニシテ、各個ノ資格ヲ以テ獨立ノ輔弼ヲ爲スコトヲ得ス、輔弼ノ權ハ内閣

ニ在ルナリ。故ニ亦大臣各個ノ獨立ノ責任ナシ内閣其ノ者ノ責任トス、各大臣總テ連帶シテ責ニ任スルナリ。其ノ責任ハ大臣ノ行爲ニ付、君主ニ對シテ之ヲ負フニ非ス、君主ノ行爲ニ付、大臣カ君主ニ代ハリテ議院ニ對シテ之ヲ負フモノナリ。事亦明白ニシテ解シ難シトセス、唯、大權政治ノ下ニ於ケル大臣責任ノ制トハ事全ク正ニ相反スルノミ。我カ憲法ハ國務各大臣ヲ視テ以テ輔弼ノ責任アル者トス、内閣ト謂ヘル憲法上ノ職責ノ主體アルコトヲ認メス、輔弼ノ大臣ハ君主ノ内閣ニ參入シテ謀議ニ與カルノミ。輔弼ト其ノ責任トハ各大臣各個ノ資格ニ於テス、連帶シテ輔弼シ及責ニ任スルノ制ニ非ス。其ノ責任ハ大臣自己ノ行爲ニ懸ル、君主ニ代ハリテ君主ノ責ニ任スルニ非ス。其ノ責任ヲ問フ者ハ議院ニ非スシテ君主ナリ。同シク大臣責任ト稱スルモ事ノ相反スル此ノ如キモノアルナリ。學者誤テ之ヲ混シ一律ニ之ヲ

論定セントス。我カ憲法第五十五條ノ解ヲシテ憲法上ノ疑義ノ未タ論決ヲ經サル者ト謂フハ解者ノ罪ナリ、法條ノ不明ナルニハ非サルナリ。」

抑、大臣責任ノ事、重ハ則チ重シ、然レトモ、之ヲ過重シテ以テ憲政運用ノ唯一ノ根軸ト爲スハ議院内閣政治ノ趨勢ヲ談スルモノニ過キス。此ノ制度ノ下ニ於テハ、大臣ノ責ヲ問フ者ハ議院ニシテ、内閣ハ議院ノ信任ニ由リテ進退ス。議院ト政府トノ相争フ所ハ内閣ヲ信任スルヤ否ノ點ニ在リ、法律、豫算ノ細目ニ至リテハ深ク之ヲ問ハサルナリ。故ニ大臣責任ノ問題ハ政機運用ノ中心重點ヲ爲スノ觀アルナリ。大權政治ノ下ニ在リテハ大臣ノ職責ヲ問ヒ之ヲ進退スル者ハ君主ニシテ、議院ニ非ス、從テ政府内部ノ事ニ止ル、議院ト政府トノ相争フ所ハ法律及豫算ノ實質ノ問題ナリ。議院ニ此ノ權アルハ立憲政體ノ要件トス、此

ノ要件アラハ議院ハ大臣ヲ責問シ進退セシムルノ權勢ナシト雖立憲ノ趣旨ハ即チ全シ。大臣責任ノ制度ノ如何ハ附隨ノ事ニ屬ス、其ノ君主ニ對スルモノトスルト、或ハ議院之ヲ問フモノトスルトハ、政治ノ態様ノ異同ノミ、其ノ一ニ依ルニ非サレハ立憲政體ヲ爲サスト謂フニハ非サルナリ。英國ハ議院内閣ノ制ニ則ル、我カ國ハ大權内閣ノ制ニ則ル、各、歴史アリ、憲法アリ、一ヲ以テ他ヲ論スヘカラサルナリ。』

國務各大臣ノ同列同權

國務各大臣ハ憲法ノ前ニ於テ同列ニシテ、同權ナリ。國務大臣カ兼テ行政ノ部局ニ當ルノ場合ニ於テハ、各大臣、事務ノ分擔アリ、一大臣其ノ上ニ居リ、監督統一ノ權ヲ有スルモノノ如シ。是レ行政官府トシテノ關係タルニ止ル、各省大臣及總理大臣ノ別ハ行政大臣ノ分掌ニシテ憲法上ノ國務大臣ノ權能トハ相關セサルナリ。國務大臣トシテノ憲法上ノ輔弼副

署及責任ノ事ニ付テハ各大臣皆天皇ニ直隸シテ同列同權ナリ。若各省大臣ハ總理大臣ノ屬僚ニシテ、天皇ニ直隸シテ獨立シテ輔弼スルノ權能ナカラシメハ、行政大臣タルモ憲法上ノ國務大臣ニハ非サルナリ。國務各大臣ハ入テ君主ノ内閣ニ謀議スルハ固ヨリ其ノ所ナリ、然レトモ各大臣ハ各個ノ資格ニ於テ其ノ職任ヲ盡スコトヲ止メ、憲法ノ要求スル輔弼ト其ノ責任トハ、之ヲ内閣ト謂フノ一ノ合議團體ニ移シ、各個獨立ノ重責ヲ免ルルカ如キハ蓋憲法ノ許ササル所ナリ。現行ノ官制ニ内閣ト謂フハ行政各部ノ統一ヲ保持スルカ爲ニ設クルノ行政最高ノ監督官府ト視ルヘク、憲法上ノ機關ト視ルヘカラサルナリ。大權輔弼ノ憲法上ノ任務ハ、便宜之ヲ内閣ニ於テ會議スルモ、尙大臣各個ノ憲法上ノ資格ト權能トニ於テスルモノタルヲ忘ルヘカラス。』

按スルニ、現行ノ制、行政各部ノ長官ヲ以テ同時ニ憲法上ノ輔弼、副署ノ

大臣ト爲ス、事便ニシテ何等違憲ナルコトナシ、外國ノ憲法ニハ之ヲ必然ノ要件トスル者アリ。然レトモ之ヲ誤解シテ是レ我カ憲法必然ノ法理ニ出ルモノト爲スヘカラス、若更ニ官制ヲ改メ國務大臣ト行政長官トヲ分離シ、憲法上ノ輔弼、副署ノ事ハ行政各部ノ長官ノ外ニ、別ニ參政ノ大臣ヲ特設スルコトアルモ、其ノ便ト否トハ問ハス亦何等違憲ナルコトナキナリ。今ハ國務大臣ニシテ各省長官ヲ兼ヌルカ故ニ行政一部ノ分擔者トシテハ各大臣ハ行政ノ全部ノ統一ヲ保持スルノ總理大臣ノ職權ノ下ニ立ツノ事アリ。若之ヲ以テ憲法上ノ國務大臣ノ地位ト混シ、諸大臣ハ一首席ノ下ニ立チ之ヲ經由スルニ非サレハ大權輔弼ノ任ヲ行フコト能ハストセハ、是レ明カニ憲法ニ反スルモノナリ。此ノ如クハ憲法ノ視テ以テ國務大臣トスルハ首席タル一大臣アルノミ、他ハ行政大臣タルヘキモ憲法上ノ大臣タルニ非サルナリ。獨逸帝

國憲法ニ於ケル國務大臣ハ唯一ノ帝國宰相ニシテ、他ノ行政各部ノ長官タル諸大臣ハ憲法上ノ國務大臣ニ非サルハ其ノ例ナリ。此ノ事理ハ之ヲ曖昧ニ付スヘカラス、我カ現行ノ制或ハ人ヲシテ之ヲ誤解セシムルノ嫌ナシトセス、故ニ特ニ茲ニ辨ス。」

國務大臣
ノ任免黜
陟

國務大臣ヲ撰擇シ任免黜陟スルハ君主大權ノ自由ニ存スルハ事理ニ於テ疑フヘキナク、憲法第十條ノ明文亦特ニ之ヲ示ス。國務大臣ハ議院ノ信任ニ由リテ進退スルコトヲ憲法上ノ要件ト爲スカ如キハ所謂議院内閣ノ政體ノ事ニ屬シ、我カ憲法ノ許ササル所タリ。國務大臣ハ辭職ヲ請願スルノ自由アルモ、其ノ官職ヲ任意ニ放棄スルノ權利アルコトナキハ亦言ヲ待タス、且ツ大臣ノ辭職ノ情願ハ之ヲ許スト否ト一ニ大權ノ自由ノ裁斷ニ存スルモノトス。或國ニ於テ輔弼ノ進言ニシテ容レラレサル

トキハ大臣ハ其ノ職ヲ放棄スルノ權利アリト爲スノ類ハ我カ法理ノ認
メサル所ナリ。』

按スルニ、此レ等ノコト我カ憲法ノ解トシテ殆ント言説ヲ待タサル所
トス、而モ尙之ヲ言フハ大臣責任ノ事、世論頗ル誤解多キヲ以テナリ。
其ノ誤解ハ内外各、異ナルノ制度ヲ混同スルニ生ス。今國務大臣ノ章
ヲ終ルニ臨ミ、茲ニ外國ノ憲法ニシテ我ト其ノ法理ヲ異ニスル最顯著
ナルノ成例ヲ摘要シ、附記シテ以テ彼我ヲ甄別スルノ便ニ供ス。』
其ノ一ハ大臣ノ責任ハ議院ニ對シテ之ヲ有スルモノトスル事ナリ。
此ノ制度ハ本、英國憲法ノ歴史ニ起リ、廣ク歐洲諸國ノ憲法ニ及ヘルカ
如シ。故ニ英佛ノ政治家及法律家ノ大臣責任ヲ論スル者ハ皆此ノ制
度ヲ不言ノ中ニ含蓄シ、之ヲ當然ノ前提トシ、之ヲ論證セシテ唯其ノ
詳細ノ末ヲ説クノ風アリ、彼ノ論定ノ直ニ援テ以テ我カ憲法ニ擬スヘ

カラサルハ多ク此ノ理由ニ出ツ。抑、大臣ノ責任ヲ問フ者ハ君主トス
ヘキカ、議院トスヘキカ、ハ憲法制定ノ時ニ於ケル立法政策ノ問題タル
ヘシ。若大臣ハ議院ニ對シ責任ヲ有スル者ト爲サント欲セハ、特ニ明
文ヲ要ス、其ノ明文ナケレハ當然ノ監督系統ニ依リ君主其ノ責ヲ問フ
モノト解スヘシ。憲法既ニ定マレルノ後之ヲ政治家學者ノ解釋ニ一
任スヘキモノニ非サルナリ。蓋、我カ憲法ハ歐洲諸國ノ憲法ノ成文ト、
事例ト、ヲ視テ、而シテ之ニ倣フコトヲ欲セス、故ニ議院ニ付與スルニ大
臣ノ輔弼ノ責任ヲ審判スルノ權ヲ以テセサリシナリ。我カ憲法ノ精
神極テ明白ナル此ノ如シ。』
其ノ二ハ大臣ハ連帶シテ責ニ任シ、議院ノ信任ノ議決ニ由リ進退スル
コトヲ憲法上ノ要件トスル事ナリ。是レ所謂英國風ノ議院内閣政治
ニシテ、佛國及其ノ系統ノ諸憲法ノ之ニ倣フ所ナリ。蓋大臣ノ憲法上

ノ責任ハ君主ニ對スルモノニ非スシテ議院ニ對スルモノト爲スノ當然ノ結果ナリ。若シ議院ニシテ大臣ヲ黜陟スルノ權ナキトキハ、大臣ヲ責問スルノ權ハ空文タランノミ。憲法若シ大臣ノ責任ヲ審判スルノ權ハ君主ニ在ラスシテ議院ニ在ルコトヲ明言セハ、大臣ノ進退ハ正式ノ審問判決ヲ待タストモ、議院ノ信任如何ノ表白ニ由リテ自ラ定マルヘキ勢ノ當然ナリ。故ニ議院ハ正式糾彈ノ手續ニ依ラス、信任缺乏ノ意ヲ表白シテ大臣ヲ進退セシムルノ慣習ヲ爲セルナリ。大臣ハ各個ノ資格ニ於テ輔弼セシ、獨立シテ責任ヲ取ラス、内閣連帶其ノ責ヲ分ツノ制モ亦主トシテ聯結シテ議院ニ當ルノ態度ヨリ生スルナリ。責任ヲ問フ所、實權ノ歸スル所タリ、政府内閣ト謂フモ君主ノ政府内閣ニ非スシテ、實ハ議院多數政黨ノ事務所タルノ勢ヲ爲ス。君主ハ大臣ノ輔弼ニ依ルニ非サレハ何事ヲモ爲スコトヲ得ス、而シテ其ノ輔弼ノ大臣ハ

君主自由ニ黜陟任免シ又責問スルノ權ナキトキハ、何ノ大權ノ獨立カ之アラン。所謂英國風ノ議院内閣政治ハ事實ニ於テ大臣專制タルニ非サレハ則チ多數政黨專制タリ、君主ハ殆ント虛位ニ在ルナリ、是レ我カ政體ト曰フ同フシテ語ルヘキ者ナランヤ。』

其ノ三ハ君主ハ大臣ノ同意アルニ非サレハ大權ヲ行フコト能ハストスル事ナリ。是レ君主ノ裁可ト大臣ノ輔弼トヲ同列ニ置キ對等ニ同意ヲ爲スコトト解スルモノナリ。大臣ハ副署ヲ拒ムノ權アリ、又輔弼ノ進言ニシテ容レラレサルトキハ其ノ理由ヲ以テ直ニ其ノ職ヲ放棄スルノ權利アル者トスルハ理論トシテ唱ヘラレ、立法トシテ成例アリ。副署ヲ拒ムノ權ハ君命ヲ拒絕スルノ權ナリ、言聽カレサルトキハ其ノ理由ヲ以テスレハ君主ハ大臣ノ即時ニ其ノ職ヲ放棄スルヲ拒ム權ナシトスルハ大臣ヲシテ君主ノ同意ヲ強迫スルノ權アラシムルナリ

。佛國ニ嘗テ行ハレタル立憲君主政體ノ流ヲ酌ムノ諸憲法ハ大概皆此ノ主義ニ則ル。佛國ノ「バンシヤマン、コンスタン」カ大臣ヲ以テ行政權ノ首長トシ、君主ハ國家諸機關ノ調和ヲ計ルノ外、一モ積極的ノ權力アルコトナシト説キ、又「チエール」カ君主ハ統シテ治セサルヲ立憲ノ本義ナリト唱ヘタルカ如キ、一時全歐ヲ風靡シタルノ言論ハ皆此ノ主義ニ出テタルナリ、而シテ其ノ論當時ノ歐洲諸國ノ憲法ノ制定ニ及ホセ、ル勢力ノ大ナル實ニ一學者ノ理論ヲ以テ看ルヘキニ非サルナリ。是レ皆大臣ノ輔弼及副署ノ任務ヲ過重シ、之ニ籍口シテ君主ノ大權ヲ大臣ノ手ニ移サントスルノ主義ニ出ツ。歐洲第十九世紀ノ半ニ成ルノ諸憲法ハ概テ此ノ精神ニ則ル。後ニ獨國ノ「ラバンド」世上ニ謂フ立憲君主政體ヲ解シテ大臣專制ノ政體ト斷セルハ寔ニ所由アルナリ。英國ノ所謂議院内閣政治ハ議院專制ノ政體タリ。君主ヲ無能力タラシ

メ實權ヲ議院ニ收メンニハ、先ツ君主ノ權力ヲ大臣ノ手ニ移シ、而シテ又大臣ノ專制ヲ防カンニハ再ヒ大臣ヲシテ議院ニ隸屬セシメサルヘカラサルナリ。輔弼及副署ノ事ヲ過重シ且ツ大臣責任ハ議院ニ對スルモノトスルハ本、此ノ政策ニ出ツ。獨逸諸王國ハ英國ノ議院内閣政治ニ倣フコトヲ避ケテ、然カモ尙大臣ノ輔弼及副署ノ權ヲ過當ニ尊重スルノ主義ヲ脱セス。故ニ勢ノ歸スル所一種ノ變態ヲ生シ大臣專制ノ政ニ陥ラサルヲ得サルニ「ビスマルク」ノ普國ニ於ケルカ如キナリ。同シク立憲制ト稱スルモ、英ニ在リテハ議院專制タリ、獨ニ在リテハ大臣專制タルノ觀アラシムルハ此ニ由ル。獨逸諸國ノ憲法觀念ノ下ニ於テハ、英邁ノ主、實力ヲ以テ大臣ヲ制スルノ外ハ、制度トシテハ、君主ハ手ヲ拱テ成ヲ大臣ニ俟ツニ止リ、大臣ノ權勢ヲ排斥シテ大權ノ獨立ヲ全ウスル頗ル難シ。我カ憲法上ノ國務大臣ハ名實共ニ君主ヲ輔翼ス

ルノ任ニ在リテ、君命ヲ拒絶シ又ハ強要スルノ權アルコトナシ。大臣其ノ人ヲ得テ君上ノ信任甚厚キトキハ、施政ノ實權ハ政府ニ在ルカ如ク見ユルコトアルヘキモ、憲法ノ制度トシテハ大權ノ自由ト獨立トハ大臣ノ權勢ヲ以テ之ヲ侵スコトヲ許ス者ニ非サルナリ。而シテ我カ憲法ノ能ク大權ノ獨立ヲ維持スルモノハ、輔弼大臣ノ任免進退ハ名實共ニ大權ノ自由ニ專屬シ、議院ヲシテ啄ヲ此ノ間ニ容ルルコトヲ許ササルノ一義ニ根由スルナリ。』

第七章 樞密顧問

樞密顧問ノ地位

樞密顧問ハ樞密院官制ノ定ムル所ニ依リ、天皇ノ諮詢ニ應ヘ、重要ノ國務ヲ審議ス憲法第五十六條。樞密顧問ハ國務大臣ト共ニ大權補翼ノ官府タリ。而シテ國務各大臣ハ自ラ進テ政策ヲ獻替スルノ責ヲ有シ王命ヲ出納スルノ重任ニ居ル、樞密顧問ハ諮詢ヲ待テ之ニ應ヘ、重要ノ國務ヲ審議スル者ニシテ、王命ヲ出納スルノ事ニ任セス、又樞密院ニ會議シテ可否ヲ獻替スル者ニシテ、各個ノ資格ニ於テ獨立ノ私見ヲ上ルニハ非サルナリ。』

按スルニ、國務大臣ト樞密顧問トヲ分チ之ヲ同列ニ置キ、各獨立シテ大權輔翼ノ憲法上ノ機關ヲ爲スハ我カ政體ノ特色ノ一ナリ。外國ノ例ヲ見レハ大臣ノ外、顧問ノ職ヲ憲法ニ認メサルアリ、又大臣ト顧問トノ職ヲ分タサルモアリ、又之ヲ分チ置ケルモ唯制度上ノ外形タルニ止リ

樞密顧問ハ重要ノ政務ニ與カラス大臣獨憲法上ノ輔弼ノ機關タルモ少ナカラス、樞密顧問ノ職ヲ大臣ノ職ノ外ニ分テ置キ二者同列ニ獨立ノ獻替ヲ爲スコトヲ憲法ノ明文ニ掲クル我ノ如キ者多カラス。惟フニ歐洲ノ立憲國ニ於テハ一種奇異ノ風潮アリ、君主自ラ憲法上ノ權能ヲ放擲シ、萬機一切大臣ノ專制ニ委シ、政治ヲ顧ミサルヲ以テ立憲君主ノ德義其ノ宜ヲ得タルモノト爲スニ似タリ。此ノ如クンハ君位ハ既ニ無用ナリ、大臣ノ外ニ更ニ之ト異ナリタルノ意見ヲ上ルノ顧問アルハ更ニ最無用ナリ。彼ノ憲法ニ於テハ我ノ所謂樞密顧問ノ制ナク、又其ノ名ハ專制時代ノ遺物トシテ仍存スルモ、其ノ實權ノ全ク失墜シテ何等政治上ノ行動ヲ爲ササルハ、君權ノ失墜シテ大臣ノ手ニ移レルヲ證スルナリ。我カ大權獨立ノ政體ニ於テハ、事之ト異ナラサルヲ得ス、名實共ニ萬機ヲ裁斷スルノ人主ハ施政ノ機關ヲ具フルノ外、詢謀ノ府

ヲ設ケ、聰明ヲ裨補シ、偏聽ナキヲ期スルノ備ヲ爲スコトヲ要ス。是レ敏活事機ニ應スルヲ任トスルノ大臣ノ外ニ、更ニ靜思熟慮專ラ内ニ在リテ聖聰ヲ啓沃スルノ顧問ノ設アル所以ナリ。而シテ憲法公正ノ解ヲ持シ、其ノ疑議ヲ決シ、紛争ヲ絶ツハ特ニ樞密顧問ノ諮詢ニ待ツ所トス。若、樞密顧問ニシテ政治紛争ノ外ニ立チ、偏セス黨セス、忠實嚴正ニ、大憲ヲ擁護シ、補翼ノ重任ヲ盡サハ、大權ノ行動ヲシテ憲法ノ軌轍ニ由ラシムルト同時ニ、憲政ノ通弊タル統治機關ノ軋轢ヲ防キ、議院ノ跋扈ヲ抑ヘ、大臣ノ專恣ヲ制スルニ於テ、大ナル効用アラントス。此ノ如クニシテ樞密顧問ノ職始テ全カラシ。我カ憲法ハ君主大權ノ範圍甚ダ廣シ、而シテ大權ノ行動ハ固ヨリ議會ノ容喙ヲ許ササル所トス。若大權ノ行使ニ參與スル者ハ内閣大臣ニ止リ他ニ君主ハ之ヲ諮詢スルノ府ナシトセバ、事或ハ偏聽ニ流レ、事實ニ於テ權力ハ内閣大臣ニ歸スル

ノ弊ナキヲ保セス、樞密顧問ノ設ハ正ニ此ノ權力偏重ノ虞ニ具ヘント欲スルナリ。然レトモ樞密顧問ニシテ國務大臣ト其ノ權域ヲ同フセハ、大政ノ統一ヲ損スルノ恐ナシトセス、故ニ樞密顧問ハ諮詢ナケレハ意見ヲ上ラサルヲ本則トシ、重要ノ國務ヲ審議スルモ施政ノ局ニ當ラサル者トス、國務大臣ノ内外施政ノ局ニ當リ、進テ措畫スルノ責ヲ有スル者ト其ノ任務ノ同シカラサル此ノ如キナリ。是レ施政ノ歸一ヲ缺クノ虞ナクシテ而シテ慎重ノ議ヲ盡スノ利ハ即チ有ラシムルナリ。樞密顧問ニシテ政治紛争ノ外ニ立チ、公正謹嚴、能ク憲法ノ藩屏タルノ任ヲ盡サハ、大權ノ獨立ヲシテ其ノ實ヲ全ウセシメ、唯議院ノ干犯ニ對スルノミナラス、進テ政府大臣ノ責ヲ問フニ於テ亦禱補スル所アラントス。重キヲ大權ノ獨立ニ置キ之ヲ以テ議院及大臣ニ臨マントスルノ政體ニ於テハ、樞密顧問ノ分カレテ國務大臣ノ外ニ在ルハ政治ノ必

要アルニ出ツルモノナリ。』

樞密顧問ノ職權

樞密顧問ノ、天皇ノ諮詢ニ應ヘ、重要ノ國務ヲ審議スルハ、樞密院官制ノ定ムル所ニ依ル。樞密院官制ハ憲法ニ附屬シ其ノ條項ヲ補充スルノ勅令タルコト貴族院令ノ如シ、樞密顧問ノ地位及權限ハ既ニ憲法ニテ定マレリ、官制ハ其ノ範圍内ニ於テ樞密院ノ組織、職掌、及會議ノ事ヲ規定スルナリ。此ノ官制ハ亦樞密院ノ諮詢ヲ經ルニ非サレハ之ヲ改正セサルハ官制ノ自ラ明言スル所ナリ。茲ニ現行官制ノ要目ヲ左ニ掲ク。』

樞密院ハ天皇親臨シテ重要ノ國務ヲ諮詢スル所トス。議長副議長各、一人顧問官二十八人アリ、諮詢ヲ待テ會議ヲ開キ意見ヲ上奏ス。』

諮詢ノ事項ハ制限アルコトナシ、何等ノ事ヲ諮詢スルモ自由ナリ、其ノ官制ニ左ノ列記アルハ必ス樞密顧問ノ諮詢ヲ經ルヲ要スト認メタル者ヲ

諮詢事項

- 一。皇室典範ニ於テ其ノ權限ニ屬セシメタル事項。
 - 二。憲法ノ條項又ハ憲法ニ附屬スル法律勅令ニ關スル草案及疑議。
 - 三。憲法第十四條戒嚴ノ宣告、同第八條及第七十條ノ勅令、及其ノ他罰則ノ規定アル勅令。
 - 四。列國交渉ノ條約及約束。
 - 五。樞密院ノ官制及事務規定ノ改正ニ關スル事項。
 - 六。前諸項ニ掲クルモノノ外、臨時ニ諮詢セラレタル事項。
- 之ヲ現行官制ノ列舉トス、他ノ勅令ヲ以テ特ニ諮詢スヘキ場合ヲ定ムルモ亦妨ケナシ。』

按スルニ、樞密顧問ハ樞密院官制ノ定ムル所ニ依リテ、諮詢ニ應ヘ國務ヲ審議スヘキコト憲法ノ明文ノ示ス所ナリ。國務大臣ノ輔弼ニ至リ

テハ憲法ハ内閣官制ノ定ムル所ニ依ルヘキヲ言ハス、蓋、大臣ハ事實ニ於テ内閣ニ會議シテ意見ヲ對論シ衆議ノ決スル所ヲ以テ輔弼スルモ憲法上ノ法理上各個ノ資格ニ於テ獨立ノ意見ヲ以テ天皇ヲ輔弼スル者ト視サルヘカラス。樞密顧問ノ諮詢ニ應フルハ各個獨立ノ權能ニ於テセス必ス樞密院ニ於テシ、天皇親臨シテ其ノ會議ヲ聽ク、是レ二者ノ異ナル所ナリ。而シテ又樞密院官制ハ憲法ノ條項ヲ補充スルノ勅令タルコト貴族院令ニ類シ、官制ナケレハ職掌ヲ行フ能ハス、所謂内閣官制ナル者ノ憲法ニ於ケルト其ノ關係ヲ異ニスルナリ。』

樞密院官制ニ掲ケタル諮詢ノ事項ハ必ス院議ニ付スルヲ要スルモノトス、他ノ勅令中特種ノ事項ニ付樞密顧問ノ諮詢ヲ經ヘキ旨ヲ特示スル者亦同シ。諮詢スルコトヲ要スルモ諮詢ニ應フルノ樞密顧問ノ意見ハ大權ノ自由ヲ拘束スルノ力アルコトナキハ固ヨリ言明ヲ要セス

。凡ソ法令ニシテ樞密顧問ノ諮詢ヲ經タル者ハ其ノ旨ヲ法令ノ上諭ニ示スコトヲ公式トス。』

諮詢事項列擧ノ其一ヲ案スルニ、樞密顧問ハ獨、政府ノ事務ニ與ルノミナラス皇室ノ事務亦之ヲ審議ス。皇室ノ大事ニシテ必ス諮詢ヲ要スル者ハ、特ニ皇室典範ニ之ヲ明示ス、其ノ第九條皇位繼承ノ順序ヲ換フルノ事、其ノ第十九條攝政ヲ置クノ事、其ノ第二十五條攝政ノ順序ヲ換フルノ事、其ノ第二十七條攝政在任中太傅ヲ選任スルノ事、其ノ第二十九條攝政在任中太傅ヲ退職セシムルノ事、其ノ第四十六條世傳御料ノ編入ノ事、其ノ第六十二條皇室典範ノ改正増補ノ事、皇室典範増補第五條皇族ノ臣籍ニ降ルノ事等ナリ。此ノ外ニ皇室典範ニ依リテ發セララルルノ皇室令ヲ以テ諮詢ノ事項ヲ定ムルコトアルヘシ。此レ等ノ列記ハ皆諮詢ノ場合ヲ限定スルノ意ニ非ラス、其ノ他何等ノ事項ヲ臨時

諮詢スルモ妨ケサルハ言フヲ待タサルナリ。』

諮詢事項列擧ノ其ノ二ヲ案スルニ、憲法ノ條項及憲法附屬ノ法律勅令ニ關スル草案及疑義ハ必ス樞密顧問ノ諮詢ヲ經テ裁可スルモノトセルハ、政治ノ關係ニ視テ甚重要ノ事ニ屬ス。我カ樞密院ハ實ハ憲法ヲ制定スルカ爲ニ之ヲ設ケタル者ナリ。歐洲諸國ノ歴史ニ於テハ樞密院ノ用ハ専ラ君主專制ノ昔日ニアリテ、其ノ立憲ノ政體ニ移ルニ際シテハ既ニ勢力ヲ失ヒ、憲法ノ草案多クハ國會之ヲ議定シ、樞密院ハ與カラス、新政體ノ下ニ在リテハ其ノ用ヲ失ヒ遂ニ廢絶ニ歸セントス。是レ彼ノ一般ノ趨勢ニシテ樞密顧問ノ地位ノ消長ハ君權ノ消長ヲトスヘク、其ノ國會及國務大臣ト並立スルヲ得サルハ權力ノ中心既ニ君位ヲ去リテ議院及大臣ニ移レルヲ明徴ニスルモノナリ。我カ帝國ノ立憲史ハ其ノ跡ヲ追ハス、正ニ之ト相反ス。維新ノ後、萬機專斷ノ時、施政

ニ任スルノ大臣アリテ而シテ當局大臣ノ權勢ノ外ニ立チ獨立ノ職權ヲ以テ重要ノ國務ヲ審議スルノ大權補翼ノ機關ナシ。立憲政體ニ則ラントスルニ際シ始テ特ニ之ヲ設ク、蓋憲法及典範ノ草案ヲ審議セシメンカ爲ナリ。之ヲ當時ノ事情ニ願ルニ、先ツ國會ヲ召集シ、憲法ノ草案ヲ審議セシメ、君民意ヲ同フスル所ヲ以テ之ヲ國家政體ノ根本大法トスルハ歐洲諸國ノ先例ノ示ス所ニシテ、亦彼ノ所謂立憲制ノ理論ノ要求スル所タルカ如シ、而シテ我ノ之ヲ知テ之ニ倣ハサルハ萬世一系ノ皇位ヲ以テ統治權ノ中心トスルノ我カ千古ノ國體ヲ惜ミ、今立憲ノ制ニ則ラントスルカ爲ニ其ノ名實ヲ紛ルノ虞アラシコトヲ恐ルルニ出タルナラン。故ニ歐洲諸君主國ノ軌轍ヲ避ケ、更ニ進路ヲ改メ、政務當局ノ外ニ元勳練達ノ重臣ヲ撰ミ、特ニ啓沃參贊ノ重任ニ居ラシメ、之ニ皇室國家ノ大法ヲ審議セシメ、其ノ獻替スル所ニ依リテ永遠不磨ノ

大典ヲ制定シタリ。且ツ樞密顧問ノ職ヲ其ノ不磨ノ大典ノ上ニ認メテ以テ大權輔翼ノ憲法上ノ機關トシ、國務大臣及議會ヨリ獨立シテ永遠ニ大典ヲ擁護スルノ重大ナル任務ヲ囑シタルモノナリ。抑憲法ハ國體ノ大綱ヲ宣明シ、政體ノ節目ヲ規定ス、其ノ國體ノ大綱ハ萬世ニ亘リ永遠恒久ニシテ移動スヘカラス、其ノ政體ノ節目ニ至リテハ世運ト俱ニ事宜ヲ酌量シテ之ヲ變通スルノ己ムヘカラサル事ナキヲ必セス。若將來其ノ必要ヲ見ルアラハ先ツ更ニ樞密顧問ノ慎重ノ議ヲ經テ、之ヲ議會ノ議ニ付スルハ樞密院ヲ設ケタルノ事歴ニ視テ當ニ然ルヘキ所トス。又我カ立憲ノ制ハ立法、行政、司法、ノ三機關各對等ニ獨立シ、唯一憲法ノ節制ノ下ニ、其ノ相互ノ調和ヲ保持ス、或國ニ於ケルカ如ク國會ヲ以テ最高ノ權力ト爲ス者ニ非サルナリ。從テ若此ノ獨立ノ諸機關ノ間ニ、憲法ノ解釋ヲ異ニシ權域ヲ爭フコトアラハ、其ノ紛爭ヲ絶

ツハ一ニ大權ノ裁斷ニ由ルノ外ナシ。此ノ場合ニ於テハ憲法ノ公正ナル解釋ハ勢、紛爭ノ渦中ニ在ルノ政務當局大臣ニ偏聽シテ之ヲ判斷スルヲ望ムヘカラサルモノアラン。故ニ憲法ノ疑議ハ、之ヲ局外ニ立チ、公正忠實ヲ念トシテ、大憲擁護ノ重任ニ居ルノ至高顧問ノ府ニ諮リテ以テ之ヲ裁斷スルモノトセルハ事理ノ然ルヘキ所トス。憲法ノ疑議ヲ斷スルノ最終ノカアル所ハ即チ最高ノ政權ノ歸屬スル所ナリ。樞密顧問ハ此ノ最高ノ勢力ノ行用ニ參與ス、其ノ地位ノ政治ノ關係ニ視テ最重要ナリトスルハ蓋茲ニ存スルナリ。』

諮詢事項列舉ノ其ノ三ヲ案スルニ、總テ重要ノ勅令ハ樞密院ノ審議ヲ經ルヲ精神トス。特ニ大權ノ專斷ヲ以テ臣民ノ權利義務ニ涉ルノ重大ナル立法ノ事項ヲ定ムルカ如キハ、事緊急ニ出テ議會ノ議ヲ經ルノ暇ナキニ由ルト雖最慎重熟慮ヲ加フヘキハ理ニ於テ然ルヘキ所トス

。之ヲ政務當局ノ補弼ニノミ倚頼セス必ス樞密顧問ノ議ヲ經ヘシトナシタルハ憲法ノ臣民ノ權利ヲ重ンスルノ精神ニ副ヘルナリ。』

諮詢事項列舉ノ其ノ四ヲ案スルニ、條約締結ノ大權ハ憲法既ニ之ヲ議會容喙ノ外ニ置ク、外交ノ事ハ機密ヲ重ンシ變通ヲ要シ又統一ヲ主トス、之ヲ大權ノ自由ニ留保セルハ事宜ニ合ヘルナリ。然レトモ條約ハ國權ノ束縛ニシテ國內法令ノ朝令暮改シ得ヘキ類ノ者ニ非ス、其ノ國家社會ノ休戚ニ關スル此レヨリ大ナルハナシ。故ニ歐洲ノ立憲國ハ條約ヲ國會ノ審議ニ付スルヲ通例トス寔ニ所由アルナリ、但シ外交機微ノ妙趣ハ之カ爲ニ失フ所アルヲ免レサルノミ。今我カ憲法ハ條約ハ專ラ之ヲ大權ノ獨裁ニ係ルモノトシ、而シテ其ノ成案ハ內閣大臣ノ補弼ニ依ルノ外、特ニ必ス樞密院ノ審議ヲ經ヘキモノトシテ、更ニ慎重ヲ加フルハ、過ナキヲ期スルニ於テ裨補スル所大ナラン。樞密顧問タ

ル者ハ、條約ハ國權其ノ者ノ自由行動ヲ永遠ニ束縛スルモノニシテ、其ノ重大ナル法令ノ比ニ非サルコトニ願ミ、又國民ヲ代表スルノ議會ハ之ニ與ルコトヲ得ス獨、自ラ之ニ代ハルノ事態ヲ念トシ、特ニ此ノ至重至大ノ責任ヲ全ウスルコトヲ怠ラサルヘキナリ。』

諮詢事項列舉ノ其ノ五ヲ案スルニ、樞密院ノ官制ハ其ノ院ノ諮詢ヲ經ルニ非サレハ之ヲ改正セサルヲ言明ス、事細目ニ涉ルカ如クニシテ實ハ其ノ係ル所頗ル大ナリ。樞密院ノ職權及地位ハ之ニ由リテ特ニ重キヲ加フ。樞密院ノ組織及其ノ諮詢事項ノ列舉ノ如キハ院議ヲ經ルニ非サレハ之ヲ變更セラルルコトナキハ自ラ其ノ權域ノ縮少セラルルコトヲ拒ムノ間接ノ權力アラシムルモノナリ。此ノ如クニシテ樞密院ハ内閣大臣ノ權勢ノ外ニ獨立シテ大政ヲ補翼スルノ實ヲ全ウスルコトヲ得ヘキナリ。』

諮詢事項列舉ノ其ノ六ハ此ノ列舉ハ諮詢事項ヲ限定セルモノニ非サルヲ謂ヘルナリ。憲法第五十六條ノ意ハ樞密院官制ヲ以テ諮詢ノ事項ヲ限定スルニ在ラサルハ固ヨリ其ノ法文ニ照シテ明白ナリ。總テ重要ノ國務ハ官制ニ列舉アルト否トヲ問ハス之ヲ諮詢ス理ニ於テ然ルノミナラス事實モ之ヲ證明ス、樞密顧問ノ諮詢ヲ經タル旨ヲ明示シテ發布セルノ勅令ノ類例甚多種ニシテ此ノ列記ノ外ニ涉レルヲ視テモ此ノ義明白ナリ。』

第八章 裁判所

裁判所ノ地位

裁判所ハ天皇ノ名ニ於テ、法律ニ依リ、司法權ヲ行フノ憲法上ノ機關ナリ
憲法第五〇條第七條。

裁判所ハ司法權ヲ行フノ機關タリ、議會ノ立法權ニ於ケル、政府ノ大權ニ於ケルト、俱ニ憲法ノ上ニ鼎立シテ以テ立憲國家ノ三機關ヲ成ス者ナリ。司法權ハ固ヨリ國權ノ行動ナリ、裁判所之ヲ行フト謂フモ統治ノ作用ニ參與スルノ義ニシテ、自主ノ權力ヲ行フニ非サルハ辨ヲ俟タサル所ナリ。抑、裁判所ヲ政府行政ノ組織ヨリ分離シ、之ヲ憲法直接ノ統治機關ト爲セルハ實ニ立憲政體ノ特色ノ一タリ。專制ノ世、司法ト行政トヲ混シ、又ハ其ノ機關ヲ分ツモ二者同シク大權直接ノ干涉ノ下ニ居ル、故ニ公正ヲ期スルノ裁判ハ時ニ權勢威力ノ侵犯ヲ被ルノ流弊アルヲ免レサリシ

ナリ。之ヲ政府ノ權勢ノ外ニ獨立セシメタルハ憲ニ立憲ノ美果ナリトス。世或ハ之ヲ稱シテ司法權ノ獨立ト謂フ、政府ノ干涉ヲ受ケサルノ義ニ外ナラス、固ヨリ國權ノ外ニ立ツノ謂ニハ非サルナリ。』
 天皇ノ名ニ於テ之ヲ行フト謂フハ、一ハ司法權ハ君主ノ權力ニシテ其ノ以外ニ獨立スルノ權力ニ非サルコトヲ示シ、一ハ司法權ノ行使ハ専ラ裁判所ニ於テスルモノニシテ大權トシテ親裁セサルノ義ヲ明カニスルナリ。』

法律ニ依リ之ヲ行フト謂フハ、裁判ノ手續ハ必ス法律ヲ以テ唯一ノ準則トシ、法律以外ノ權勢ノ干涉ハ絶對ニ之ヲ排斥スルノ義理ヲ含ム者ナリ。故ニ裁判所ノ構成及訴訟手續ハ必ス法律ヲ以テ之ヲ定ムヘク、命令ヲ以テ之ヲ定ムルヲ許ササルナリ。但シ之ヲ誤解シテ訴訟事件ノ本案實質ヲ決スルニ適用スルノ法則ハ法律ノ公式ヲ具フルノ成文ニ限ルト爲

スコト勿レ。憲法ハ訴訟裁判ノ形式手續ハ必ス議會ノ協賛ヲ經タル成文ノ法律ニ依ルコトヲ要求スルノミ、所謂司法裁判ノ獨立ハ此ノ原則ヲ主持スルニ於テ足ル。若法律以外ノ命令規則ハ一切裁判所ノ前ニ無効ナリトセハ、憲法カ命令ノ大權ヲ認メタルノ大義ト正ニ相矛盾セン。』

按スルニ、君主ヲ以テ正理ノ源泉トスルハ憲法ノ前後ニ於テ變ハルコトナシ、唯、專制ノ世ニ在リテハ民事刑事ノ裁判ノ事、行政ノ事務ト混シ、各、其ノ機關ヲ分ツコトナカリシニ立憲ノ制ニ則ルニ迫ヒテ之ヲ區別シ、裁判所ヲ政府ノ外ニ獨立セシメ、主權ニ直隸スルノ憲法上ノ機關ト爲シタリ、是レ我カ國ニ在リテハ最新ノ進歩トス。溯テ往昔ノ事ヲ追想スルニ、後ノ所謂司法裁判ノ事必シモ國家必然ノ事務ニハ非ラサリシナリ、社會ノ罪惡ハ私ニ復讎シ、權利ノ侵害ハ腕力ニ由リテ自ラ救済ス、刑律ヲ正シ争訟ヲ斷スルノ事漸ク政治ノ目ニ上ルノ世ニ於テモ、仍

必シモ私ニ救済ヲ求ムルノ所爲ヲ禁セス、權力ヲ用キテ罪惡ヲ罰シ權利ノ侵害ヲ救済スルハ國家當然ノ本務ナリトシ、一切之ヲ私力ニ訴フルヲ禁止シタルハ我カ制度ノ沿革ニ視テモ尙輓近ノ事ニ屬スルナリ。然レトモ此ノ義ハ近世國家ノ觀念ニ顧テ固ヨリ明白ナルカ故ニ、憲法ハ特ニ此ノ原則ヲ文字ニ掲ケサルナリ。既ニ憲法カ司法權ハ裁判所之ヲ行フト謂フトキハ罪惡ヲ罰シ、權利ヲ救済スルハ、國權直接ノ行動ニ專屬スルモノニシテ、法律ヲ以テスルモ之ヲ人民自治ノ權ニ委任スルヲ許ササルノ大義ハ自ラ不言ノ中ニ明白ナリトス。』

憲法第二十四條ニ、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ルコトナシト云ヘリ。憲法既ニ所謂司法權獨立ノ原則ヲ確認シ、訴訟ヲ審判スルノ全權ヲ不羈ノ裁判所ニ委任シタルトキハ、政府ノ權威ヲ以テ訴訟ノ途ヲ阻塞シ、又ハ裁判ニ干涉スルコトヲ許サ

ナルハ論勿キナリ。裁判所ハ法律ノ定ムル所ニ依リ訴訟ヲ受理シ審判スルヲ其ノ憲法上ノ職司トス。臣民ハ法律ノ手續ヲ履ムトキハ訴訟ヲ提起シ裁判ヲ受クルノ權利アルモノトス。此ノ事亦言ハスシテ明カナルカ如シ、蓋憲法ニ特ニ此ノ條ヲ掲ケタルハ專制ノ日ニ於テ或ハ政府ノ威權ヲ以テ裁判ニ干涉シ、又ハ事ニ臨ミ、人ニ對シ、特ニ別種ノ審廷ヲ開キ、正當ナル裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權利ヲ侵犯シタルノ弊アリシニ由ル。』

裁判所ノ
憲法上ノ
權限

裁判所ノ憲法上ノ權限ハ司法權ノ行使ナリ。司法權ノ行使トハ民事刑事ノ裁判ナリ。民事トハ私法上ノ權利ニ係ル訴訟事件ナリ、刑事トハ刑法ノ適用ニ係ル訴訟事件ナリ。裁判トハ法則ヲ特定ノ事件ニ適用スルノ權力ノ行為ナリ、而シテ其ノ事件ノ當事者カ、法律上ノ權利トシテ、法

則適用ヲ決定スルノ手續ニ參與スルヲ要件トスルコト、是レ所謂裁判ノ特質ナリ。裁判ハ必ス訴訟ノ提起ヲ俟ツ、訴訟ナケレハ裁判ナシ、訴訟ハ裁判ノ請求ナリ。』

按スルニ、裁判所ノ憲法上ノ權限ハ民事刑事ノ裁判ナリト解スルハ、一ハ司法權及裁判所ト謂フノ制度ノ沿革ニ視テ謂ヘルナリ、一ハ又憲法ノ精神ハ行政權ト司法權トヲ分劃シ之ヲ混同セサルニ在ルニ視テ謂ヘルナリ。單純ニ形式ノ點ニノミ着眼シ、司法權トハ法則ヲ適用スルノ行為ナリトシ、裁判所トハ法則ヲ適用スル官廳ナリトスルトキハ、之ヲ行政權及行政廳ト區別スルノ要ヲ失フ、立憲法治ノ政體ニ在リテハ、行政處分ノ大ナル部分ハ亦法則ヲ特定ノ事件ニ適用スルニ外ナラサレハナリ。内外法制ノ沿革ノ上ヨリ視ルニ、本、司法權及裁判所ヲ行政權及行政廳ヨリ分離シタルハ、民事刑事ノ訴訟ノ審判ヲ一般行政ノ