

實ニ條理ニ違フノ甚シキモノニシテ決闘ノ其結果上厭忌ス可ク大審院ノ裁判例ニ從フテ有罪ノモノタルニ拘ラス正シク其刑ヲ免ル、ニ至ル可シ是レ其無罪放免確實ナルト檢察官モ亦此事件ヲ放棄シ公訴ヲ起サ、ルニ至ルコト屢次之レアル所以ナリ

〔第七百十四號〕 是レニ由リテ之レヲ見レハ則チ佛蘭西ニ於テ決闘ニ關スル大審院ノ裁判例ニ比スレハ一層輕ク之レカ處刑ヲ確實ナラシムルニ足ル可キ特別法ヲ制定セントセシ所以ヲ知ルニ足ラン而シテ一般ニ其最良方法トスル所ハ決闘ヲ罰スルニ輕罪ノ刑ヲ以テスルニ在リ然レモ尙ホ其裁判管轄ニ關シテハ尙ホ議論頗フル多ク或ハ新聞條例ノ輕罪國事犯ノ輕罪ト等シク陪審ノ管轄ニ歸セント論スル者アリ又或ハ輕罪裁判所ノ管轄ニ歸セント主張スル者アリ蓋シ吾人ノ思考スル所ニ依レハ之レヲ輕罪裁判所ノ管轄ニ歸スルノ說ハ最モ良好ニシテ最モ理ニ適シタルカ如シ

爰ニ吾人ハルイ、フエイリップノ王政時代即チ千八百三十二年及ヒ千八百四十五年ニ提出シタル所コシテ前後共ニ其効ヲ奏セサリシ法律ノ二箇ノ目的ニ付テハ別ニ説ク所ナカル可シ只之レヲ以テ少クモ大審院ノ裁判例前ヨリ常ニ決闘ニ關スル特別法ヲ必要トセシテ證スルニ足ルナリ

第二ノ共和政府ノ時即チ千八百五十年及ヒ千八百五十一年ニ於テ立法院ニ付スルニ國會

ヨリ出テタル許多ノ法案ヲ以テセシコトアリ該院著名ノ法學者中ノ一人〔附言アリ〕之レカ報告ヲ爲シ殆ト良好ニシテ緩裕ナル此法案ヲ採用セントスルノ傾向アリシカ千八百五十一年ノ議院解散ハ之レニ次キタル政體ノ變革ニ依リ本法案其他ノ法案モ亦廢棄ニ屬シ第二帝國コテハ再ヒ之レヲ提出スルコトナカリシ

〔附言〕 此時代議シタリシ巴里法律大學校大博士「ブアレット」君該報告ヲ爲セリ

第三帝國ノ時千八百七十八年ニ於テ元老院議員中ノ一人ヨリ決闘ニ關スル新法案ヲ其院ニ提出シ同院ニ於テ之レヲ「調査」ニ付スルニ「決シタリシカ遂ニ又法律ト爲ルニ至ラスシテ廢セラレタリ

〔附言〕 蓋シ吾人ハ爰ニ此法律新敗ノ原由ヲ示指スルノ地位ニ在ラス○本案ハ有名ナル法學者「エロード」君ノ起草ニ係リ「ベルタン」君之レカ報告ヲ爲セリ其次ニ印刷ニ付セシハ千八百五十一年ノ「ブアレット」君ノ報告ニ係ル所ニシテ該報告ハ實ニ完全ナリト雖モ其提出シタル法案ハ全ク不充分ナリシ

〔第七百十五號〕 是ノ如ク佛蘭西ニ於テ決闘ニ關スル法律未タ充分決セサルノ間ニ他歐諸國ニテハ之レニ關スル特別法律ヲ制定セシ者頗ル多シ〔附言アリ〕○是ヲ以テ吾人ハ日本ニ於テモ此事項ニ關スル法律ナキカ爲メ佛蘭西ニテ裁判例ノ示シタルモノニシテ今日尙

ホ裁判管轄ノ異ナルニ從ヒテ或ハ有罪ト爲リ或ハ無罪ト爲ル所ノ二個極端ノ論決ニ陷キルノ困難ナカラシムハ實ニ希望ニ堪エサルナリ即チ佛蘭西ニ於テハ等シク決闘ニシテ陪審官ノ裁判管轄ニテハ全ク無罪ト爲リ輕罪裁判所ノ管轄ニテハ普通法ノ刑ニ處セラルナリ是ノ如キハ宜シク日本ニ於テ豫防ス可キ所ナリ

〔附言〕吾人ハ本法ヲ起草スルニ當リ自耳義刑法(第四百二十三條乃至第四百三十三條)殊ニ禁錮ノ繼續刑期ノ爲メニハ日耳曼刑法(第三百五條乃至第二百十條)并ヒニ特別場合ノ區別ノ爲メニハ伊太利以刑法草案(第四百三條乃至第四百十四條)ヲ採用シタリ

縱令決闘ニ關スル特別法ノ刑ハ普通法ノ刑ニ比スレハ輕微ナリト雖モ其責罰タル此特別法ナクシテハ爲シ能サル二個ノ適用ヲ該法中ニ得セシム可シ即チ承認ヲ受ケサル決闘ノ挑撥ハ普通刑法ノ罰スル所ノ何等ノ場合ニモ入ル可ラス且ツ毫モ創傷ヲ生スルヲナキ決闘モ亦毆打創傷ノ未遂犯若シシハ闕効犯トシテ罰スルヲ得サル可シ何トナレハ毆打創傷ノ刑ハ其實際生シタル創傷ノ輕重ニ從テ定ム可キモノニシテ其加ヘント欲シタル創傷ノ輕重ニ依リテ定ム可キモノニアラサルヲ以テナリ(上卷第四百三十八葉參看)

是ヲ以テ有害ナル結果ヲ生セザリシ決闘ニシテ罰シ得可キ爲メニハ其之レヲ犯シタルハ人ヲ死ニ致サントノ目的ニ在リタルヲ以テ放殺ノ未遂犯若シクハ闕効犯ト見做ス可キモ

ノナラサル可ラス而シテ其之レヲ證スルハ最モ容易ナル所ニシテ若シ對手人雙方一死ニ至ル迄若シクハ重創ニ至ル迄「決闘ス可キヲ約シタルカ又ハ雙方撲用セシ器械最モ接近シタル距離ニテ發ス可キ拳銃ノ如キモノニシテ有害ノ結果ヲ生スル殆ント確實ナルカ如キハ則チ決闘者雙方ニ殺害アリタルヤ明ナリ

〔附言〕 劔ヲ以テ爲ス可キ決闘ニ於テ對手人死ニ至ル迄戰ハシコトヲ約シ其數箇所ニ創ヲ負ヒタル後ト雖モ證人ノ權ヲ以テスルニ非サレハ止戰シ得サル場合ニハ故殺ノ未遂犯アリト云フコトヲ得ヘシ又之レニ反シテ雙方ヨリ銃丸ヲ發シタルトキハ其互ヒコ負傷シタルト負傷セサルト問ハス故殺ノ闕効犯ナリト云フヲ得ヘシ

〔第七百十六號〕 以上ニ説キタル所ノ注意ニ依ルルハ本節ニ掲載シタル十二個條ノ法文ヲ解得スルコト極メテ容易ナルヘシ然レモ其内決闘ニ關スル例外ノ性質ニ基ツクニ非ラサレハ決定シ能ハサル一種特殊ノ難題ヲ表ハス可キ法條又少シトセス即チ是等ノコトニ至リテハ漸次其條ヲ説クニ當リ一々之レヲ示指シ以テ其理由ヲ説明ス可キナリ
吾人ハ此條例ヲ起草スルニ千八百五十一年及ヒ千八百七十八年ノ佛蘭西草案(第七百十四號附言參看)ノ如ク「決闘ハ輕罪ナリ」云々ノ條ヲ以テ始シメサル可シ蓋シ此法文タルヤ只ニ奇怪(附言アリ)ナルノミナラス屢々不精確ヲ表スルモノニシテ其ノ法文ヲ以テ完全

無缺ノモノトスルキハ無用ノ法文タル可シ若シ決闘不法ニシテ決闘者ノ一人ヲ不治ノ癩疾若シクハ死ニ致シタルキハ其ノ決闘タル最早輕罪ニアラスシテハ重罪タル可シ若シ又決闘ニシテ適法ナルキハ法律ハ之レヲ輕罪ノ刑ニ處スレハ其ノ刑ノ性質ニ依リテ直チニ其決闘ノ輕罪ナルコトヲ見ル可シ夫レ如是性質ヲ變スルモノナルカ故ニ之レヲ以テ輕罪ト爲スコト能ハス(第一條第四項)

(附言) 佛蘭西刑法中ニ一例アリ即チ「漂泊」ハ一ノ輕罪「タリト」ノ事はレナリ

今ヤ爰ニハ本法條例ノ約略ヲ見ン即チ其第一條第二條ニ於テハ挑撥ヲ促ス可キ讒謗并ヒニ挑撥自ラヲ豫定シ第三條ニ於テ創傷ヲ生セサル適法ノ決闘ヲ豫定シ第四條ニ於テ多少重大ナル創傷ヲ生シ若シクハ死ニ致シタル決闘ヲ豫定シ第六條ニハ普通法ノ再犯ト異ナル所ノ決闘ノ再犯ヲ豫定シ第七條第八條ニ於テハ不法ノ決闘ヲ罰シ第九條第十條第十一條ニテハ諸般ノ方法ヲ以テ決闘ニ干預シタル所ノ局外人ヲ或ハ罰シ或ハ免ルシ終リニ第十二條ニ於テハ決闘者中ノ一人軍人ナルノ場合ヲ豫定セリ

第一條

「第七百十七號」凡ソ決闘ノ因テ起ル所ハ殆ト常ニ口頭若シクハ書記ニ係ルモノニシテ一事ノ讒謗又ハ凌辱ト爲ル可キ所爲ニ在ルモノナルカ故ニ法律ノ之レニ對スル第一ノ本分

ハ則チ讒謗凌辱ノ決闘ノ原由タルモノヲ嚴罰シ以テ決闘ヲ未萌ニ防クノ方法ヲ求ムルコト在ルナリ○然レモ本法ニ於テハ白耳義刑法、佛蘭西ニ於テノ決闘ニ關スル二個ノ法案ノ如ク讒謗所爲ヲ以テ實際之レヨリ生ス可キ決闘ニ於ケルノ挑撥ニ從屬セシメ其挑撥ノ有無ニ依リ其罪ノ有無ヲ定メサル所ナリ蓋シ是ノ如クスルハ犯罪ノ性質ヲシテ罪人意ニ關係ナク被害者ノ意思ニ關係シタル情狀ニ從屬セシムルモノニシテ是レ刑法ノ精理ニ違フ所ナルヲ以テナリ○即チ爰ニテ讒謗ノ所爲ニ罰ス可キ性質ヲ屬スルハ其本犯ノ目的ニ在ルモノニシテ即チ其讒謗ニ依リテ決闘ノ挑撥ヲ引致シ或ハ又「挑撥」ノ豫備ト爲サントスル本犯ノ意思ヲ以テ其讒謗ノ罪ヲ定メサル可ラサルナリ○且ツ白耳義刑法佛蘭西草案トニ於テハ「挑撥」ヲ引致ス可キ性質ノ「讒謗」云々ヲ説カス何トナレハ此ノ如ク説ケハ則チ殆ト挑撥ハ讒謗ニ依リ正當ト爲ル可キヲ認知セサル可ラサルニ至リ是レ決シテ有ル可ラサルノコトナレハナリ

爰ニ吾人ノ論スル讒謗ノ刑ハ則チ之レニ依リテ生ス可キ挑撥ノ刑ト爲ルモノトス(次條參看)○蓋シ爰ニテハ第一百十八條ニ記載シタル輕罪ヲ教唆セシ者ハ其輕罪本犯トシテ其罪ヲ論スル普通原則ヲ適用スルコトヲ得サル可シ何トナレハ第一百十八條ニハ教唆ノ實効アリタルコト即チ教唆ヲ受ケタル本人其教唆者ノ欲シタル輕罪ヲ犯サシメタルヲ假定スルモ

ノナリト雖モ爰ニテハ決闘ヲ挑撥スルノ傾向アル讒謗ニシテ其實効ヲ奏セサルコトアル可キヲ以テナリ是レ此讒謗ニ對シテハ特ニ法律ノ嚴ナル所以ナリ

又決闘ヲ挑撥シ若シクハ之レヲ承認スルコトヲ拒ミタルヲ名トシテ人ヲ讒謗シタル者ニ對シテハ尙ホ一層嚴ナル刑ヲ加エサル可ラス何トナレハ此讒謗タル前記ノ讒謗ニ比スレハ其歸スル所ノ目的若クハ結果ハ一層決闘ヲ挑撥スルニ在ル可キヲ以テナリ即チ最初ノ讒謗ヲ爲スチ意トセサル者ハ常ニ次ノ讒謗ヲ擯斥スルノ勇氣ニ乏シカル可キヲ以テナリ
○然レモ此二個ノ讒謗常ニ同人ヨリ生スルモノナラサル可シ是レヲ以テ本條第二項ニ於テ其決闘ニ關係ナク只之レヲ挑撥シタルニ過キサル所ノ局外人ヲ罰スルコト屢次之レアル可キナリ

〔第七百十八號〕 本條第三項ニ於テハ第十二節(第四百三條)ニ於テ見ル可キ讒謗ニ關スル普通原則ヲ適用シタルニ外ナラス何トナレハ讒謗ヲ受ケタル本人獨リ告訴ノ權ヲ有シ次條ニ記載シタル例外ノ場合ヲ外ニシテハ檢察官之レヲ告發スル資格ヲ有セサルモノナレハナリ

且ツ讒謗ヲ受ケタル本人自ラト雖モ其挑撥ノ所爲ヲ保持シタルト廢止シタルトチ問ハス自ラ招キタル讒謗ニ付テハ最早ヤ告訴ノ權利ヲ有セキル可シ何トナレハ已ニ自ラ求メテ

讒謗ヲ招キタル已上ハ其本人讒謗ニ對スル法律上ノ保護ヲ受クルチ欲セザリシモノト見做スチ得ヘク且ツ其本人自ラト雖モ法律上其條理ヲ擯斥スルモノトシテ罰スル所ノ所爲ヲ以テ法律ニ違フト同時ニ其所爲ハ危險ヲシテ更ラニ確實ナラシムルチ以テナリ

故ニ讒謗ヲ受ケタル本人其自ラ受ケタル讒謗ノ責罰ヲ請求スルコトヲ得スシテ其廢止セザリシ挑撥罪ノ爲メ檢察官ヨリ告發セラレ其處刑ヲ受クルコトアル可シ蓋シ最初一見スル所ニ依レハ實ニ奇怪ニ堪エサルカ如キ此結果ハ却テ頗フル條理ニ適スル所ノモノニシテ彼決闘及ヒ決闘ニ至ラシムル挑撥ヲ豫防セントスル法律ノ目的ニ適フタルモノナル可キナリ

然レモ其第一ノ罪人即チ實ハ主タル罪人ニシテ責罰ヲ受ケサルハ條理ニ違フタルコトナルハ勿論又讒謗ヲ受ケタル人自ラ其讒謗ヲ不問ニ付スルモノナルカ故ニ檢察官其讒謗ヨリ起リタル挑撥ニ付キ起訴スルト同時ニ其挑撥ノ原由タル讒謗ニ付テモ亦起訴スルチ得可ク又起訴セサル可ラス是レ吾人ノ再說スルチ欲セサル次條(第二項)ニ記載シタル所ノ例外ナリ

第二條

〔第七百十九號〕 本條ニ豫定シタル所ノ挑撥ハ未ダ決闘ノ罪ト爲リタルモノニアラス只之

レカ豫備ノ第二着タルニ過キス然レハ爰ニ吾人ハ或ル豫備ノ所爲ヲ罰ス可キ例外ノ場合
ノ一ニ在ルモノニシテ(第百二十四條第二項)即チ其豫備ノ所爲ハ殆ト特別ノ輕罪ト爲ル
可シ

爰ニ法律ノ規定スル所ハ只決闘ニ付テノ挑撥即チ二人間ノ爭鬪ニ付テノ挑撥ニ過キス故
ニニ家族間、職工ノ二個ノ團結間又ハ二邑若シクハ二村ノ住民間ニ於テ挑撥シタル爭鬪
ニ關シテ此決闘ノ特別法ヲ適用スルコトヲ得サル可シ即チ此ノ如キ場合ニ於テハ普通法
ヲ以テ其ノ罪ヲ論ス可キナリ然レハ此場合ニ於テ其實効ヲ生セサル挑撥ハ法律ノ豫見セ
サル所ニシテ其實効ヲ生シタルモノ即チ挑撥アリタルカ官府ニ對シ抵抗シタルカ或ハ公
然挑撥ヲ爲シタル時ニアラサレハ其罪ヲ論セサルコトヲ注意セサル可ラス(第百十八條
第三項)

且ツ本法ニ於テハ「死ニ致ス可キ兇器ヲ以テ決闘ヲ爲スノ場合ヲ想像セルモノニシテ即
チ器械云々ノ稱タル其意義廣濶ニシテ刃、若シクハ尖ヲ具シ之レヲ以テ人ヲ創傷シ得可
キ一切ノ器械ヲ包含スルモノナリ(第百十八條第三項參看)只爰ニ本法ノ除却セント欲ス
ルハ其實効ヲ生セサル挑撥ハ罰スルヲ得サル体ト争鬪ニ在ルモノトス
又本法ニハ挑撥狀即チ決闘ニ於テノ挑撥ヲ構成ス可キ所爲ヲ確定スルノ必要アラサルモ

ノコシテ即チ其挑撥ヲ爲スニ或ハ口頭ヲ以テシ或ハ書面ヲ以テスルハ最モ屢々アル可キ
ノ場合トス然レハ是等ノ挑戰手段ト雖モ法律上要ムル所ニアラス故ニ一ハ器械ヲ授與ス
ルカ如キ標示ヲ以テ挑戰ヲ爲スヲ得可シ○即チ其所爲ト意思トニ依リ果シテ實ノ挑戰
アリタルヤ否ヤヲ査定スルハ宜シク裁判所ノ任ス可キ所ナリ

又本法ハ殊ニ注意ヲ加エ其挑戰ノ罪ト爲ルハ代理ノ所爲ニシテ其代人ニ在ラサルコトヲ
示定センカ爲メ代人ヲ以テ爲シタル挑撥ト自ラ爲シタル挑撥ヲ同時ニ爰ニ記載シタリ○
蓋シ此挑戰狀ノ送達人ヲ以テ挑撥ノ刑ニ處スルノ制法頗フル多シ然レハ此送達人ハ大抵
證人ナルコト多ク而シテ決闘ヲシテ適法ナラシムル爲メ就中最終ノ時期ニ至ル迄成ル可
ク力ヲ盡クシテ決闘ヲ防止セシムル爲メニハ少クモ適法ノ決闘アル場合ニ於テハ挑戰狀
ノ送達人ヲ罰セルヲ以テ優レリトス○且ツ縱令モ法律ニテ挑戰狀ノ送達人ヲ罰スルト雖
モ其法律ニ觸レスシテ決闘ヲ撥挑スルハ極メテ容易ノコトナル可ク或ハ挑戰狀ヲ封閉シ
不知ノ人ニ送達セシメ或ハ郵便ヲ以テ之レヲ進達スルヲ得可ケレハナリ

〔第七百二十號〕 彼ノ決闘罪ヲ處ス可キ禁錮ノ性質ニ關シテハ多少ノ難論アル所ニシテ
即チ決闘ノ刑ハ輕禁錮ナリヤ將タ重禁錮ナリヤノ疑問是ナリ○蓋シ論者熱心ニ彼決闘罪
ハ他ノ身體ニ對スル犯罪ニ比スレハ其道德ニ悖戾シ社會ノ害ヲ表ハスヲ更ラニ僅少ナル

カ故ニ之レヲ處スルニ輕禁錮ノ刑ヲ以テス可シト論スル者アリ然レモ禁錮ニ關スル此寬裕ノ性質タルヤ實効ヲ生セサリシ挑撥ニ付テハ認許スルヲ得可キモノナリト雖モ恐ラクハ其挑撥ヲ促ス可キ讒謗ヲ罰スルニハ最早此種ノ禁錮ヲ以テスルコト能ハサル可シ何トナレハ總テ他ノ讒謗ノ罪ハ常ニ重禁錮ノ刑ニ處セラル可キモノナルヲ以テスレハナリ

(第二百九十八條參看) 次ニ創傷ヲ加エ若シクハ死ニ致シタル決闘ノ罰ニ至リテハ固ヨリ之レヲ處スルニ重禁錮ノ刑ヲ以テセサル可カラス然ラサレハ決闘ニ對スル法律ノ勢力減縮スルニ至ル可ケレハナリ○是ヲ以テ吾人ハ其場合ノ如何ヲ問ハス總テ決闘罪ヲ處スルニ重禁錮ヲ以テシ其道德ノ害社會ノ害ニ關スル輕重ノ度ヲ區別スルノ其刑期ノ長短ニ依ラント欲スルナリ

本條ニ定ムル所ノ刑ハ一層輕微ナルモノニシテ其決闘ノ危險更ラニ大ヒナルニ拘ラス挑撥ヲ促シタル讒謗ニ比シテ更ラニ重キ所ナシ是他ナシ凌辱ヲ受ケタル本人ヲ罰スルニ其凌辱ヲ加エタル本犯ニ比シテ一層其刑ヲ重クスルハ實ニ爲シ難キコトナルヲ以テナリ

(第七百二十一號) 又法律ハ同一ノ人ニ於テ凌辱ト挑撥ノ併合アリタル場合ヲ假定セサル可ラス(附言アリ)蓋シ此ノ如キ場合タル決シテ稀レナル所ニアラスシテ實ニ厭フ可キノ甚キモノト云フ可シ然ルニ其刑ヲ重クシ二個ノ禁錮ヲ併合スル迄ニ至ル可ラスト左リ

トテ又只二個ノ禁錮中其一ヲ科スルモ亦等シク條理ニ違フタルコトナル可シ是レ其禁錮ノ刑二個共ニ同一ニ更ラニ輕重ノ差ナケレハナリ○本法ニ於テハ幸ヒニ適度ノ併合(第一篇第六章第二)ヲ採用シタレハ爰ニ明カニ其適用ヲ爲セリ即チ其適度ノ併合トハ則チ異別ニシテ他ノ第二ノ輕罪ヲ構成スル爲メ充分ナル時間ヲ隔テ、挑撥ヲ生シタル所ノ讒謗ノ本犯ヲ罰スルニ其二個ノ犯罪ヲ離シテ一ト爲シ其各犯罪ヲ處スル爲メ定メタル二個ノ刑ノ最下點ヲ加合シテ最下點ト爲シ其四分ノ一ヲ増加シテ(第一百十二條第八項)最高點ト爲シタル禁錮及ヒ罰金ヲ以テスルニ在ルナリ

〔附言〕此ニ犯罪ヲ併合スル爲メニハ讒謗ハ挑撥ヲ引致セントノ目的ニ在リ凌辱人若ク時其讒謗ノ結果ヲ待チ而シテ其ニテモ挑撥ヲ受ケサレハ自ラ挑撥ヲ爲スモノナラサル可ラス○蓋シ其必要ノ時間ニ至リテハ法律上之レヲ定メス是レ他ナシ雙方ノ者讒謗ト挑撥ノ間暫ク相ヒ離隔セルヲ以テ足レリトスレハナリ

(第七百二十二號) 本條第三項ハ前條敘述シタル例外ヲ表ハスモノニシテ此例外ニ從ヘハ檢察官別ニ凌辱ヲ受ケタル本人ノ告訴ヲ要セスシテ讒謗罪ニ付テ起訴スルコトヲ得可シ是レ讒謗ノ結果タル撥挑罪ニ付テ起訴シ其原由タル讒謗罪ニ付テ起訴セサルハ實ニ條理ニ違フタルコトナルヲ以テナリ○即チ此條例ニ付テハ已ニ殆ント其説明ヲ盡シタル所ナ

〔第七百二十三號〕 若シ挑撥者起訴ニ先ク突然其挑撥ヲ廢止シタルキハ法律ノ希望ハ已ニ達シタルモノト云フ可シ即チ此ノ場合ニ於テ讒謗ニ付キ挑撥ニ關シテ起訴アラサルハ實ニ當然ノコトナル可シ又實際ニ於テ檢察官ノ第一ノ起訴ノ後雙方ノ間眞ニ和解調ヒタルキハ檢察官其已ニ着手シタル起訴ヲ放棄シテ別ニ實際ノ不都合ナキコトアリテ生ス可キナリ

然レモ其挑撥ヲ廢棄セシハ金錢上ノ利益ヲ得有シ若シクハ他ノ一方ノ者ヨリ其廢棄ト類似ノ犠牲ヲ得ントノ目的ニ在リタルモノナルキハ固ヨリ此法律上ノ寬典ハ止息スルモノトス何トナレハ若シ此ノ如キ場合ニ尙ホ寬典ヲ許スモノトスレハ爭鬪ニ巧ミナルノ徒決鬪ノ挑撥ヲ以テ利ヲ得ルノ手段ト爲スノ恐レアル可ケレハナリ

第三條

〔第七百二十四號〕 本條ニ於テ爭鬪即チ實ノ決鬪ニ於テ創傷ヲ生セサリシ場合ヲ豫定セリ即チ此場合ニ於テ其刑ハ挑撥ノ刑ニ比スレハ一層重クシテ正シク其刑ノ二倍ニ相當セルモノトス

法律ハ決鬪ニ使用ス可キ二種ノ器械ヲ示定メ而シテ其器械タル物ヲ死ニ致ス可キノ性質

アルモノナリト雖モ又必ラスシモ死ニ致ス可キモノニモアラサルナリ故ニ若シ使用シタル器械小銃、槍、弓、矢ノ如キ本條ニ示定メタル外ノ器械ナルキハ其決鬪ハ不法ト見做シ本條ノ刑ヲ加重ス可キコトヲ爰ニ注意ス可シ〔第七條〕

彼決鬪者中ノ一人ハ決鬪第一ノ原由タル挑撥若シクハ讒謗ノ本犯ナルカ故ニ法律ハ爰ニ其刑ニ付キ適度ノ併合ヲ爲サスシテ其完全ナル混同ヲ爲セリ

〔第七百二十五號〕 本條第三項ニテハ決鬪ヲ爲シタルモ只純然タル防衛ヲ爲シタルニ過キサル一方ノ者ノ刑ヲ免除スルノ場合ヲ豫定セリ例ヘハ拳銃ヲ以テ決鬪ヲ爲シタル時對手人中一人他ノ銃丸ヲ受ケテ之レニ應セス或ハ故意ニ他所ニ向ツテ發砲セシカ如キ即チ是レナリ

蓋シ法律ノ目的ヨリ論スルキハ決鬪ヲ爲サル方尙ホ一層良好ナル可キハ固ヨリ言ヲ俟タサルナリ然レモ前ノ如キ場合ニ於テハ縱令ヒ充分ニ法律ヲ遵守シタルニアラスト雖モ其對手人ノ生命ヲ貴重セシハ實ニ賞賛ス可キノコトナリトス是ヲ以テ此ノ如ク自己ノ名譽ヲ得護センカ爲メ其生命ヲ犠牲ニ供シナカラ其對手人ノ身體ニ對シテハ毫モ危險ヲ及ホサ、ランコトヲ欲シタル者ニ對シテ其刑ヲ免スルハ實ニ法律ノ宜シキヲ得タルモノト云フ可キナリ

刀若シクハ劔ヲ以テスル決闘ニ於テハ或ハ器械ヲ使用シテ襲撃スルヲ得可ク或ハ只防衛ノ爲メ之レヲ使用スルコトヲ得可シ是ヲ以テ決闘ニ於テ其器械ヲ使用セシハ單ニ敵手ノ毆打ヲ防支スルニ止マリタル者ハ其刑ヲ免ス可シ然レモ拳銃ヲ以テ決闘ヲ爲セシキハ對手中一人果シテ單ニ只防支ノ爲メ器械ヲ使用セシモノナルヤ否ヲ證スルコト實際頗フル難シトスル所ニシテ證人ハ勿論對手人自カラ之レニ關シテ必要ナル證據ヲ供出スルコトヲ得可キナリ

然レモ其器械ヲ使用セサリシ者譏謗若シクハ挑撥罪ノ本犯ナルキハ法律ハ尙ホ之レニ對シテ其譏謗若シクハ挑撥ノ本刑ヲ保持スルモノトス

第四條

〔第七百二十六號〕 本條ニ於テハ決闘ニ依リテ創傷若シクハ毀傷ヲ生セシノ場合ヲ假定シ而シテ第三百三十五條乃至第三百三十六條ニ記載シタル一切ノ區別ヲ再說スルコトナク只毀傷輕重ノ度ニ從ヒ其刑ノ輕重ヲ定ムルナリ
其他本條ニ付テハ別ニ何等ノ注意ヲ爲スヲ要セス

第五條

〔第七百二十七號〕 終リニ法律ハ本條ニ於テ決闘者ノ一人決闘ニ依リテ生命ヲ失ヒタルノ

場合ヲ豫定セリ

蓋シ右ニ關シテ普通ノ毆打創傷ノ死ニ致シタルノ場合ニ於ケルカ如ク爰ニテモ亦罪人果シテ死ニ致スノ意思アリシヤ否ヲ討求スルハ當然ノコトナル可シ然ルニ決闘ニ於テハ必ラスシモ常ニ此ノ如キ意思アラサル所ノモノニシテ其約束ハ「最初ノ創傷ニ依リテ」戰ヲ止息スルニ在リ或ハ拳銃ヲ以テ決闘ヲ爲スキニハ其命中ノ有無ニ拘ラス互ヒニ一丸ヲ發シタル後チ直チニ戰ヲ止息スルニ在ルコト屢次之レアル可シ往時ニ在リテハ決闘者各自其名譽ヲ満足セシムルカ爲メ充分ノ勇氣ヲ表シタリト判斷スルキハ證人ニ於テ止戰ヲ命ジタリシ

然レモ若シ決闘ヲ爲シ「死若シクハ重傷ニ」至ル迄戰フ可キコトヲ約シタリトセシニ其死ニ致スノ意思アリタルヤ明カナルモノニシテ若シ決闘者ノ一人不幸ニシテ死ニ至リタルキハ縱令ヒ他ノ一人多少重大ナル創傷ヲ受ケタリト雖モ尙ホ輕罪ノ最重刑即チ二年已上五年已下ノ重禁錮及ヒ最重輕罪ノ普通罰金ニ比スレハ更ラニ一層巨額ナル罰金ニ處セサル可ラス何トナレハ決闘罪ニ於テ法律ハ巨額ノ罰金ヲ科シ以テ禁錮刑ノ例外ニ緩ナル所ヲ補足セルモノナルヲ以テナリ

尙ホ爰ニハ決闘ニ關スル特例トシテ注意ヲ要ス可キハ決闘ニ於テ死ニ致スノ意思ヲ討求

スルハ毆打ヲ加エタル時ニ於テセスシテ戦闘ヲ始メタル時ニ於テスルコト即チ是レナリ
何トナレハ決闘者最初ヨリ殺意ヲ有セサリシモ決闘ノ危険ニ臨ミテ其意ヲ變シ他ヲ害シ
テ其身ヲ全フセント決心スルカ如キコト屢次之レアル可ケレハナリ

第六條

〔第七百二十八號〕 尙ホ本條ニ於テハ決闘ニ關スル法律ノ特例ニシテ寬典ニ傾向シタルモ
ノヲ見ル可シ若シ法律ニ於テ決闘罪ニ關スル再犯ニ付キ絶テ論スル所ナキモノトセンカ
曾テ或ル輕罪ヲ犯シテ處刑ヲ受ケタル者後日決闘罪ヲ犯セシキハ再犯トシテ決闘罪ノ刑
ヲ加重セラレ又之レニ反シテ決闘罪ニテ一度處刑ヲ受ケタル者更ラニ他ノ輕罪ヲ犯スコ
トアレハ再犯トシテ等シク其刑ヲ加重セラル、コトアルニ至ル可シ○然レハ決闘罪ヲシ
テ毫モ他ノ犯罪ニ影響ヲ及ホサシメヌ又他ノ犯罪ヲシテ絶テ決闘罪ニ影響セシメサルハ
最モ當然ノコトナルカ如シ是レ本法ニ於テハ同年内ニ再度決闘罪ヲ犯シタル時ニアラサ
ル限リハ再ヒ其刑ヲ加重セサル所以ナリ

〔附言〕 是レ即チ白耳義刑法第四百二十三條ニ採リタル條例ナリ然レハ同法ニ於テハ
前犯ヨリ五年已内犯シタル罪ニ限リ再犯ヲ以テ之レヲ論セリ只爰ニ注意ス可キハ法律
ノ此條例ノ條例タル適法ノ決闘即チ本條ニ至ル迄ニ論シタル所ノ決闘ニ限リテ適用ス

ルモノヲ以テ特ニ此條例ヲ已下諸條ノ前ニ記載セリトノコト即チ是レナリ

第七條

〔第七百二十九號〕 今ヤ是レヨリハ法律上「不法」ト名稱セシモノニシテ前諸條ニ記載シタル
法律寬典ヲ利得セサル決闘ヲ説カン

已ニ適法ノ決闘ヲ論スルニ當リ其毫モ創傷ヲ生セサルモノヲモ罰シ以テ第三條ノ目的ヲ
ル所ノ此罪ニ付テノ特殊ノ存例ヲ示指シタリシカ本條ニテハ尙ホ之レヲ再説シ常ニ不法
ノ決闘ヨリ創傷若シクハ毀傷ノ生セサリシ場合ヲ假定シ只其不法タルノ故ノミヲ以テ第
三條ニ記載シタル所ノ刑ニ一等ヲ加重セリ

蓋シ本條ニ豫定シタル不法ノ決闘ノ場合ニ於テハ縱令ヒ之レカ爲メ實際大害ヲ生セサリ
シト雖モ或ハ決闘者雙方ノ爲メ或ハ只其一方ノ爲メ一大危険アルヤ又疑ヒアルコトナシ
是レ即チ時トシテハ雙方ノ者ニ對シ時トシテハ只其一方ノ者ニ對シテ其刑ヲ加重スル所
以ニシテ即チ此區別アルカ爲メ本條ヲ二部ニ分別シタルナリ

蓋シ吾人ハ其一大危険アルカ爲メ法律上刑ヲ加重スル各場合ニ付キ詳細ノ説明ヲ要セサ
ルモノト思惟スルナリ○然レハ最終二個ノ場合ニ付テハ充分ノ説明ヲ爲サ、ル可ラス
第一ノ決闘後決闘者中ノ一人同日同原由ノ爲他ノ決闘者ヨリ更ニ襲撃ヲ受ル者トセンニ

決闘勝敗ノ其運命ハ最早平均ノ者ニ非ス其再度ノ決闘ヲ爲セシ者ノ爲ニハ危險一層多
カル可シ○又決闘ノ原由異別ナルモト雖モ尙ホ此危險ハ存在セリト云フヲ得ヘキナリ然
レモ此場合ニ於テ其第二ノ決闘者ハ最初ノ決闘ニ預ラサル者ナルカ故ニ別ニ嚴罰ヲ受ル
コトナカル可シ○又爰ニ注意ス可キハ決闘ノ刑ヲ加重スル爲メニハ只第二ノ決闘者第一ノ
決闘アリタルコトヲ知レルノミチ以テ足レリトセス尙ホ其第二ノ決闘ノ挑撥者ナルコトヲ要
ス可シトノ事即チ是レナリ是ヲ以テ第三條ヲ適用ス可キハ只被挑撥者アリタル時ニ限ル
可キナリ

本條最終ノ場合ハ決闘者ハ挑撥者タラス又被挑撥者タラサルノ場合ニシテ即チ其一身上
別ニ決闘ニ關係スルノ原由ナクシテ之レニ預リタルノ所爲ヲ以テ加重ノ情狀ト爲セシ場
合ナリ然ラサレハ柔弱卑怯ノ人ニ代リテ決闘ヲ爲シ殆ト決闘ヲ以テ其職業ト爲スノ徒
ヲ生出ス可キノ恐レアルヲ以テナリ○然レモ法律ハ子其父ニ代リ兄弟其兄弟ニ代リ甥其
伯父ニ代リテ爲シタル決闘ヲ以テ本條ヨリ除却シ例外トシテ其罪ヲ加重スルコトナシ
然レモ父其子ニ代リ伯父其甥ニ代リテ戰フタル場合ハ前叙ノ宥恕ノ限リニ在ラサルヲ知
ラサル可ラサルナリ

(第七百二十號) 本條ニ豫定シタル不法ノ決闘ノ結果ハ前ニ比シテ多少重大ナルモノニシ
テ或ハ決闘者ノ一人ヲ死ニ致シタルモノトス○本條ニハ最早第四條第五條ニ記載シタル
區別ヲ再記セス只此ノ如キ場合ハ普通ノ毆打創傷故殺ノ場合ト同視ス可キモノナルコト
ヲ一言スルニ過キサル可シ即チ爰ニテハ不法ヲ犯シタル者ハ普通法ノ刑ニ處スルナリ
本法ハ本條ヲ記入スルニ當リ序ヲ以テ前ノ不法ニ比スレハ一層重大ナル二個ノ不法ノ場
合ヲ付記シタリ

其第一ノ場合トハ器械ヲ失ヒ負傷セラレ若シクハ再ヒ戰ヲ繼續シ得サル状態ニ在ル對手
人ヲ毆打シタル所爲即チ是ナリ○而シテ對手人共手ヨリ器械ヲ脱失シ若シクハ其器械破
壞シタルモ之レヲ失ヒタルモノニシテ他ノ對手人ニ此意外ノ變アルヲ見テ尙ホ之レヲ
毆打シタル時ニアラサレハ不法アラサルハ勿論尙ホ敵手ノ負傷外見ナラサルモ亦之レ
ヲ毆打シタリトテ別ニ不法アラサス只是等ノ情狀ヲ知り之レヲ毆打シタルモ限リテ不法
アリト云フヲ得可ク而シテ其之レヲ知ルハ決シテ難キ所ニアラサルナリ唯彼再ヒ戰ヲ繼
續シ得サル状態ニ在ルノコトニ至リテハ一心ニ戰フ對手人ニ於テ之レヲ見撃スルコト極
メテ難タカル可シ然レモ敵手勢ヲ失ヒ或ハ又失倒スルコトアリ其状態ヲ知ルコト又容易
ナル可シ此ノ如キ状態ニ在ル其敵手ヲ毆打スルハ他二個ノ場合ノ如ク實ニ卑怯ノ所爲ト

云ハサルヲ得サル可シ

終リニ本條ニテハ標示スル其他ノ手段ヲ以テ證人ヨリ止戰ヲ命シタル後尙ホ敵手ヲ毆打シタルノ所爲ヲ以テ不法ト見做セリ

蓋シ不法ニ關シタル此二個ノ場合ハ第七條ノ場合ト異ナルモノトス何トナレハ爰ニテハ戰ヲ止息ス可キ時尙ホ之レヲ繼續シテ創傷ヲ加エタル場合ヲ假定セリト雖モ第七條ニ於テハ何等ノ毀傷ナキニ先ク戰ヲ停止シタルノ場合ヲ明カニ假定セシモノナルヲ以テナリ

本法ハ決闘ニ關スル法案ニ付テハ其豫定最モ遠キニ及ヒ其危險ト認ムル所ハ殆ント遺ス所ナリシカ其ノ實際生ス可ラサル場合ノ豫定ヲ闕キタリ即チ男女間未丁年者ト丁年者ノ間若シクハ卑屬親ノ尊屬親間ノ決闘ノ如キハ本法ノ豫定セサル所ナリ此最初二個ノ場合ニ於テハ決闘不平均ナルヲ以テ不法ノ決闘ト見做スヲ得可ク又第三ノ場合ニ於ケル決闘ハ實ニ恐ル可キノ甚クシキモノナレハ尊屬親ニ對スル毆打創傷故殺ノ最重刑ニ處スルハ實ニ當然ノコト、云フ可シ(第十三節)○然レモ吾人ハ此ノ如キノ決闘ハ其何レノ國ニ於テモ絶テ之レナカル可キヲ信スル所ナリ況ンヤ日本ニ於テハ尙ホ更ラ此種ノ決闘ナキハ吾人ノ深ク信シテ疑ハサル所ナリ實ニ其之レアラサルノミナラス此ノ如キノ決闘ニ臨檢

ナル證人アラサルヤ又確實ナリ何トナレハ只決闘ヲ臨檢セシノミニ依リテ不法ノ決闘ノ刑ニ處セラル可ケレハナリ

又決闘者各方ヨリ出タス可キ證人ノ男子ヲランコトヲ定ムルノ必要ナシト思惟スルナリ何トナレハ決闘ニ付テハ「男子ノ職分」ト稱スルモノアリ決闘ノ二女子間ニ生シタル場合(稀レナル事)ヲ除キテハ婦女ヲシテ證人ト爲ラシメタル決闘ヲ以テ不法ノモノト見做ス可ケレハナリ

第九條

〔第七百三十一號〕 本條及ヒ次ノ二條ハ局外人ノ決闘ニ關預シタル場合ヲ豫定セリ

第二條ニ於テハ決闘者中一人ニ於テ爲シタル決闘ノ挑撥ヲ豫定セシカ本條ニテハ局外人ノ其挑撥ヲ以テ決闘者雙方若シクハ其一方ヲシテ決闘ヲ爲サシメ又ハ決闘ノ挑撥或ハ常ニ挑撥ヲ引致ス可キ讒謗ヲ爲スニ決意セシメタルノ場合ヲ豫定セリ

第十條

〔第七百三十二號〕 本條ニ説ク所ノ決闘ニ臨ミタル證人ノ地位ニ付テハ頗フル議論アル所

ナリ○佛蘭西ノ裁判例ニ依レハ證人ハ其實ヲ知リテ決闘ヲ豫備シ若シクハ容易ニスル所爲ニ於テ又ハ之レヲ遂クルノ所爲ニ於テ決闘ノ本犯ヲ幫助シタルモノトシテ從犯ノ

性質ヲ有スルトセリ(佛蘭西刑法第六十條第三項)尙ホ證人ハ「其決闘ニ使用スルヲ知リテ決闘用ノ器械ヲ供給シタル」ヲ以テ尙ホ屢々從犯ト爲ル可シ(同條第二項)○然レモ其條理ニ適シタルト同時ニ一層嚴酷ナル此論決ニ付テハ其正犯ニ關シタル論決ニ比スレハ議論頗フル多キ所ニシテ即チ吾人ノ引證セシ法律及ヒ佛蘭西草案ニ於テハ證人決闘ヲ挑撥シ若シクハ決闘ヲ防止スル爲メ其全力ヲ盡サ、ルキニアラサレハ之レヲ罰セサリシ

本法ニテハ對手人雙方ニ證人ナケレハ決闘ハ不法ト爲シタルカ故ニ其臨檢ノ所爲ノミヲ以テ之レヲ罰スルコト一層出來難キコトナル可シ(第七條)

若シ證人ヲ刑ニ處スレハ此刑ヲ受クルヲ恐レテ決闘ノ證人ト爲ル者ナク從ツテ決闘者證人ナキ決闘ヲ爲スニ躊躇スルニ至ルモノトスルトキハ法律ノ目的ハ達スヘシ然レモ決闘者ヲシテ器械ヲ手ニシ決闘ニ決意セシムル情態ハ頗フル劇烈ナルモノニシテ證人ナキカ爲メ戰ヲ廢スルニ至ルハ實ニ望ム可ラサルノ事ナリ夫レ如是故ニ法律ノ恐レテ罰スル所ハ適法ノ決闘ニアラスシテ不法ノ決闘ニ在ル可キナリ

然レモ又證人ヲ罰ス可キ二個ノ場合アリテ存スルナリ

其第一ノ場合ハ不法ノ決闘ニ於テ決闘者雙方若シクハ其ノ一方ノ爲メ臨檢シタルノ場合ニシテ爰ニハ決闘者ノ何レノ方ニ不法アリタルヲ問ハス只廣ク不法所爲ヲ説クモノトス

故ニ決闘者ノ一人不利ナル器械ヲ有シタルモ不法ノ存スルハ其人ニアラスシテ他ノ決闘者ノ方ニ在ル可シ然レモ其證人ハ他ノ適法ノ決闘者ノ證人タルコト拘ラス不法ノ決闘者ノ證人ノ如ク罰セラル可シ何トナレハ其本分タル正シク此ノ如キ不平均ナル決闘ニ抗シテ之レヲ防遏スルニ在ルモノナレハナリ

第二ノ場合ハ證人決闘者中ノ一人充分ノ幸運ヲ以テ其戰ヲ保ツノ状態ニ在ラサルニ拘ラズ戰ヲ始シメシメ或ハ決闘者中一人再ヒ戰ヲ繼續シ得サルノ状態ニ陥リタルニ關セス尙ホ止戰ヲ命セサルノ場合ニシテ第一ノ場合ニ於テハ決闘ハ其初メヨリ不法ナリト云フヲ得可シ又第二ノ場合ニ於テハ決闘ハ其繼續中ニ不法ト爲リタリト云フヲ得可キナリ

固ヨリ此場合ニ於テ證人決闘ニ於ケル此障碍ヲ知ラサル可ラサルハ勿論ナリ然レモ本條法文ニハ特ニ注意ヲ加エテ之レヲ明記シタリ

第十一條

〔第七百三十三號〕 蓋シ創傷治療ノ豫備トシテ且ツ創傷ノ治療ノ爲メ決闘ニ臨場シタル内科醫若シクハ外科醫ニ認許シタル免刑ヲ證明スルノ必要ナカル可シ○而シテ此特許タル不法ノ決闘ニ於テモ尙ホ許興ス可キモノニシテ實ニ正當ニシテ且ツ必要ノコトタル可シ何トナレハ爰ニテハ最早ヤ法律ノ尊重ニ關スルモノニアラスシテ人ノ感情ニ關シテ論ス

ルモノナレハ不法ノ決闘ニ於テハ危険一層重大ナルカ故ニ之レニ關スル醫師ノ臨場ハ尙更ラ望ム可キ所ナレハナリ

然レモ法律ハ特ニ注意ヲ加エ其刑ヲ免スル爲メニハ内科醫外科醫其決闘ニ臨ミタルハ醫師ノ資格ヲ以テシタルモノナルコトヲ要シタリ是ヲ以テ若シ醫師ニシテ證人ヲ兼ヌルモノナルキハ固ヨリ之レニ對シテ前條ノ刑ヲ適用ス可シ

第十二條

〔第七百三十四號〕 歐洲諸國ノ輿論ハ已ニ常人社會ノ決闘ニ付テ大ヒニ緩假スル所アリ況ンヤ卑人社會ノ決闘ニ對シテハ尙ホ更ラ之レヲ非議スル者ナシ殊ニ其友人或ハ上官軍人ニシテ決闘ヲ挑撥セス若シクハ承諾セサル可キ者ヲ目シテ卑怯ト見做スノ場合モ之レアル可シ

生命ヲ犠牲ニスル常ニ其本分ナルハ勿論時ニ或ハ意外ノ原由ヨリ其生命ヲ犠牲トスルノ本分ヲ有ス可キ軍人社會ニ於テハ其死ヲ見ル歸ルカ如ク或ハ左程ノ必要ナキト雖モ死ニ至ル可キ危険ヲ冒スチ省ミサルチ最感ス可キ無上ノ名譽ト爲スコトヲ知ラサル可ラス蓋シ日本ニ於テモ軍律上軍人間ノ決闘ヲ罰セサル可キハ固ヨリ疑ヒナク又此點ニ付テハ他邦ノ軍律ト相照ヒ似タルモノナル可シ然レモ其重大ナル原由アルキ及ヒ特別ノ原由アリテ存シ民事上ノ處刑ヲ以テ其損害ヲ満足セシムルニ足ラサル時ニ限りテ決闘ヲ罰セサルコト最モ其宜キチ得タルカ如シ

然レモ對手人中一人軍人ナラサルノ場合ニ於テハ固ヨリ前記ノ刑罰ヲ保持セサル可ラス

〔附言〕 本條ノ適用ニ付テハ管ニ陸軍ノ兵士、士官ヲ以テ軍人ト見做ス可キノミナラス尙ホ海軍ノ兵士、士官及ヒ軍籍ニ屬シタル憲兵チモ軍人ト認メサル可ラサルナリ

第四節 過失殺、過失毆打又ハ過失創傷

小山田銓太郎譯

過失殺

第三百五十三條 何人ト雖モ拙劣、疎忽又ハ一般若クハ職業上ノ規則ヲ遵守セサルニ因リ故意ニ非スシテ人ヲ死ニ致シ又ハ其死ニ致シタルハ拙劣、疎忽又ハ一般若クハ職業上ノ規則ヲ遵守セサル直接ノ原因ナリシキハ二月以上一年以上以下ノ輕禁錮及ヒ拾圓以上百圓以下ノ罰金ニ處シ若クハ唯此二刑中ノ一ニ處ス可シ(刑、第三百十七條○佛刑、第三百十九條)

無期ノ癡疾

第三百五十四條 過失ニ因テ人ヲ死ニ致サスト雖モ毆打、創傷又ハ其他ノ變災ニ因リ第三百三十五條ニ豫定シタル無期ノ癡疾又ハ毀傷ヲ加ヘタルキハ一月以上六月以下ノ輕禁錮及ヒ五圓以上五拾圓以下ノ罰金又ハ唯此兩刑中ノ一ニ處ス可シ(刑、第三百十八條○佛刑、第三百二十條)

過失殺、過失毆打又ハ過失創傷

ルモノナレハ不法ノ決闘ニ於テハ危険一層重大ナルカ故ニ之レニ關スル醫師ノ臨場ハ尙更ラ望ム可キ所ナレハナリ

然レモ法律ハ特ニ注意ヲ加エ其刑ヲ免スル爲メニハ内科醫外科醫其決闘ニ臨ミタルハ醫師ノ資格ヲ以テシタルモノナルコトヲ要シタリ是ヲ以テ若シ醫師ニシテ證人ヲ兼ヌルモノナルキハ固ヨリ之レニ對シテ前條ノ刑ヲ適用ス可シ

第十二條

〔第七百三十四號〕 歐洲諸國ノ輿論ハ已ニ常人社會ノ決闘ニ付テ大ヒニ緩假スル所アリ況ンヤ卑人社會ノ決闘ニ對シテハ尙ホ更ラ之レヲ非議スル者ナシ殊ニ其友人或ハ上官軍人ニシテ決闘ヲ挑撥セス若シクハ承諾セサル可キ者ヲ目シテ卑怯ト見做スノ場合モ之レアル可シ

生命ヲ犠牲ニスル常ニ其本分ナルハ勿論時ニ或ハ意外ノ原由ヨリ其生命ヲ犠牲トスルノ本分ヲ有ス可キ軍人社會ニ於テハ其死ヲ見ル歸ルカ如ク或ハ左程ノ必要ナキキト雖モ死ニ至ル可キ危険ヲ冒スチ省ミサルヲ最感ス可キ無上ノ名譽ト爲スコトヲ知ラサル可ラス蓋シ日本ニ於テモ軍律上軍人間ノ決闘ヲ罰セサル可キハ固ヨリ疑ヒナク又此點ニ付テハ他邦ノ軍律ト相相ヒ似タルモノナル可シ然レモ其重大ナル原由アルキ及ヒ特別ノ原由アリテ存シ民事上ノ處刑ヲ以テ其損害ヲ満足セシムルコト足ラサル時ニ限リテ決闘ヲ罰セサルコト最モ其宜キヲ得タルカ如シ

然レモ對手人中一人軍人ナラサルノ場合ニ於テハ固ヨリ前記ノ刑罰ヲ保持セサル可ラス〔附言〕 本條ノ適用ニ付テハ管ニ陸軍ノ兵士、士官ヲ以テ軍人ト見做ス可キノミナラス尙ホ海軍ノ兵士、士官及ヒ軍籍ニ屬シタル憲兵ヲモ軍人ト認メサル可ラサルナリ

第四節 過失殺、過失毆打又ハ過失創傷

小山田銓太郎譯

過失殺

第三百五十三條 何人ト雖モ拙劣、疎忽又ハ一般若クハ職業上ノ規則ヲ遵守セサルニ因リ故意ニ非スシテ人ヲ死ニ致シ又ハ其死ニ致シタルハ拙劣、疎忽又ハ一般若クハ職業上ノ規則ヲ遵守セサル直接ノ原因ナリシキハ二月以上一年以下ノ輕禁錮及ヒ拾圓以上百圓以下ノ罰金ニ處シ若クハ唯此二刑中ノ一ニ處ス可シ(刑、第三百十七條○佛刑、第三百十九條)

無期ノ癡疾 第三百五十四條 過失ニ因テ人ヲ死ニ致サスト雖モ毆打、創傷又ハ其他ノ變災ニ因リ第三百五十五條ニ豫定シタル無期ノ癡疾又ハ毀傷ヲ加ヘタルキハ一月以上六月以下ノ輕禁錮及ヒ五圓以上五拾圓以下ノ罰金又ハ唯此兩刑中ノ一ニ處ス可シ(刑、第三百十八條○佛刑、第三百二十條)

過失殺、過失毆打又ハ過失創傷

其他ノ毀 第三百五十五條 疎忽ノ爲メ一時疾病ニ罹ラシメ又ハ一時勞働シ能ハサラシメタルキハ十日以上二月以下ノ輕禁錮及ヒ三圓以上貳拾圓以下ノ罰金又ハ唯此二刑中ノ一ニ處ス可シ

(刑、第三百十九條)

若シ其疎忽ノ爲メ何等ノ疾病ヲ加ヘス又何等ノ勞働ヲモ爲スヲ能ハサルニ至ラシメサルモ健康ノ一時ノ妨害又ハ身體上ノ輕キ毀傷ヲ加ヘタルキハ貳圓以上五圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、零)

或ル職業ノ爲メノ加重

第三百五十五條第二 (鐵道又ハ共同ニ人ヲ運送ス可キ船舶又ハ爆裂スヘキ物件ヲ製造シ又ハ使用スル製作場若クハ造船場ノ役員、雇人又ハ職工ノ其職務又ハ事業ヲ行フニ付キ懈怠シタルキハ前條々ノ刑ニ一等ヲ加ヘ且ツ常ニ刑ヲ併合シテ科ス可シ)(刑、零)

要旨

第三百五十三條

第七百三十五號 罪ヲ犯スノ意ナキ犯罪

第七百三十六號 罪ヲ犯ス意ナキ犯罪ト雖モ道德上ノ害惡ナキモノニ非サル事

第七百三十七號 併合又ハ數中擇一ノ刑、人ヲ死ニ至ラシメタル場合ニモ亦數中擇一ノ

刑ヲ用ユル事

第三百五十四條及ヒ第三百五十五條

第七百三十八號 毀傷又ハ癱疾ノ場合ニ於ケル併合又ハ數中擇一ノ刑

第三百五十五條第二

第七百三十九號 或ル職業又ハ危險ナル事業ノ場合ニハ刑ヲ加重スル事

第三百五十三條

(第七百三十五號) 本節ニ豫定シタル犯罪ニハ注視ス可キ特別ノ事アリ即チ第八十九條ニ於テ一般ナル方法ヲ以テ要セシカ如ク本節ノ犯罪ニハ「罪ヲ犯スノ意ナク又ハ罪ヲ犯シテ人ヲ害スルノ意ナキ事」是ナリ

然レトモ第八十九條ハ法律カ唯其條例又ハ成規(レールグルマン)ノ違背ヲ罰スル場合ヲ貯存セリ即チ諸般ノ違警罪及ヒ夫ノ鳥獸獵魚漁ノ如キ或ル特別犯罪及ヒ職業上ニ關スル輕罪ヲモ含蓄スルモノナリ○前草案ニ依ルニ第八十九條ニ記載セル例外規則中ニハ茲ニ吾人ノ論述スル責任ノ原由即チ疎忽及ヒ懈怠ヲ掲ケサリシナリ而シテ吾人ノ之ヲ該條ニ記載セシハ是レ唯明瞭ヲ主トシタルカ爲メナリ故ニ嚴ニ論スレハ例外規則ヲ適用スルニ就テハ唯本節ニ至リテ其新制ノ例外規則ヲ揭示スルヲ以テ足レリト謂フ可シ

過失殺、過失鐵打又ハ過失創傷

〔第七百三十六號〕 最初一見スル所ニ於テハ此例外規則ヲ適用ス可キ場合甚タ數多ナリト雖モ左程數多ナルニアラス抑モ刑法ハ其基本タル原則ノ一即チ「罪ヲ犯スノ意」ヨリモ尙ホ一層緊要ナル一原則ニ抵觸スル規則ヲ設ケ以テ犯人ヲ罰スルニ付キ其所爲カ社會ノ損害ヲ提出スルヲ以テ充分ト爲シ敢テ道德ノ害惡ヲ提出スルヲ要セサルカ如キハ是レ認許ス可カラサルモノナリ最モ此例外ノ場合ヲ以テ尋常ノ場合ニ比スルニ例外ノ場合ニ於テハ道德ノ害惡少ナカルヘシト雖モ毫モ之レナキニハ非ス蓋シ其善惡ヲ識別スルノ智覺ヲ供ヘテ自由ニ行爲ヲ爲シ人ヲシテ死ニ至ラシメ又ハ身體ノ毀傷ヲ加ヘタル者ハ其正當防衛若クハ完全ノ必要ノ場合ニアラサルヨリハ人ノ身體ヲ注意ス可ク且ツ尊重ス可キノ本分ヲ缺キタル者ナリ此犯者ハ人ヲ害スルノ意ヲ有セサリシトハ眞實ナル可シト雖モ亦人ヲ害ス可カラストノ意思ヲ懷クヲ要セシナリ即チ此犯者ハ自己ノ所爲ヨリ生スヘキ惡結果ヲ意考シ之レカ豫防ノ處置ヲ下スカ然ラサレハ此所爲ヲ止ルヲ要セシモノナリ○抑モ人ヲシテ死ニ至ラシメ又ハ重劇ナル損害ヲ蒙ラシムルニ至ル危害ハ往々犯者ノ快樂ニ歸スルモノニシテ彼ノ銃獵或ハ人民ノ輻湊スル道路ニ於テ競ヒテ車馬ヲ輓驅シ若クハ又事業ノ注意ヲ缺クトニシテ起作者カ或ハ費用ヲ省キ或ハ吝嗇ニテ不充分又ハ下直ノ器械ヲ用キ爲メニ其職工ノ生命ヲ毀傷スルカ如キ皆ナレナリ○此ノ如キ行爲ハ道德上ノ害惡

ニシテ是レ常ニ他人ノ生命ト安全トノ尊重ヲ缺キタルコト因レリ(緒論第十二項、第十三項及ヒ第八十九條註解第六十三號及ヒ第六百六十四號參觀)

〔第七百三十七號〕 本節ニ掲グル所ノ刑ハ故意ノ殴打又ハ創傷ノ場合ニ於ケルヨリモ大ニ輕キモノナリ而シテ犯罪ノ意ナクシテ人ヲ死ニ致シタル場合ニ於テモ法律ハ禁錮ヲ除キ唯罰金ニ處スルヲ許シタリ

此條例ハ輕罪ノ場合ニ於テハ全ク非常ニ屬スヘシト雖モ違警罪ノ場合ニ於テハ却テ往々適施スヘキモノナリ此條例ノ辯明ハ被害者ノ不注意カ概テ意料外ノ變災ニ屬スルカ故ニ其減輕スヘキ情狀ハ常ニ刑罰ヲ以テ其適正ノ程度ニ至ラシムルコト足ラサルヘシトノ思考ニ基ケリ

又裁判所ヲシテ罰金ノミヲ宣告スルノ權能ヲ得ヒシメタルハ是レ往々其犯者カ政府ノ高位ノ官吏ニシテ之レヲ禁錮ニ處スルキハ大ニ公務ヲ害スルヲアリトノ思慮ニ基キシナリ〔附言〕 頒布法典ニハ或ハ此理由ノ力ヲ過度ニ用井以テ全ク禁錮ノ刑ヲ廢シ何レノ場合ニ於テモ唯罰金ノミヲ用ユルニ至リシモノナラン(頒布法典第二百十七條)

第三百五十四條及第三百五十五條

〔第七百二十八號〕 第三百五十四條及ヒ第三百五十五條ニ於テハ何等ノ困難ヲモ生セズ即

過失殺、過失毆打又ハ過失創傷

ト社會ノ損害ノ減少スルニ從ヒ刑罰ヲモ減輕シタルモノナリ第三百三十五條及ヒ第三百三十六條ニハ犯罪ニ因テ加ヘタル損害ノ諸般ノ程度ヲ豫定セルモ茲ニ法律ハ此ノ如キ諸般ノ程度ヲ再述セス殊更茲ニ法律ハ無期ノ癡疾トハ眼、耳、舌ノ感覺ヲ全ク失ハシメタルヤ又ハ左程重劇ノモノニ非サリシヤハ敢テ之レヲ區別セス加之被害者ヲシテ勞働シ能ハサラシメタルコト二十日以上ナリシヤ又ハ二十日以下ナリシヤハ亦之レヲ區別セス○此等ノ事ハ悉ク法官ノ査定ニ委テスンハアルヘカラス

第三百五十五條第二

〔第七百三十九號〕 吾人カ本草案ニ本條ヲ加ヘタルコトニ箇ノ理由アリ即チ第一ニハ本條ニ豫定セル疎忽ニ因レル災害ノ性質ハ一箇人ノ責メニ歸セスシテ數人ニテ犯セシコト最モ往々ナレハ之レカ爲メ一等ヲ加ヘタル事又第二ニハ此ノ如キ場合ニ於テハ二刑中ノ一ノミチ宣告シテ特ニ罰金ノミチ宣告スルカ如キハ決シテ裁判所ニ許ス可カラス必ラス尋常ノ輕罪ノ場合ニ於ケルカ如ク刑ヲ併合スルヲ要ストノ理由是レナリ
本條ニテ罰ス可キ場合ヲ増加スルニ付テハ毫モ差支ナク殊ニ車ヲ以テスル運送ノ如キ爆發物件及ヒ容易ニ燃ユヘキ物品ノ如キ皆之レヲ此場合ニ合蓄セシムルコト得ヘシ然リト雖モ此場合ヲ甚ク増加スルキハ其止マレ所ヲ知ルニ困難ヲ來タス可シ故ニ法律ハ其適用

ノ困難ヲ避クルカ爲メ理ニ於テ罰スルヲ許ス所ノ限度ニ至ラサル前ニ於テ餘義ナク止マルコト往々之レアルナリ

第五節 自殺ニ干與スル罪

自殺ニ干與スル所 第三百五十六條 左ニ掲クル者ハ六月以上三年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上五拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ

- 第一 自己ノ隨意ニテ人ノ自殺ヲ教唆シ且ツ之レヲ決心セシメタル者
- 第二 人ノ切迫ナル依頼ヲ受ケテ其無形又ハ有形ノ苦難ヲ免カレシメンカ爲メ之レニ死ヲ與ヘタル者

自殺實行ノ所爲ニ於テ唯直接ニ之レヲ助成シタル者ハ以上述フル所ノ刑ノ一等ヲ減ス可シ(刑、第二百二十條)

刑ノ加重 第三百五十七條 前條第一項ニ指定シタル自殺ノ煽動者其一身上ノ情慾又ハ其固有ノ利益ヲ満足セシムルカ爲メニ人ヲ教唆シテ自殺セシメタルキハ重懲役ノ刑ニ處ス可シ(刑、第三百二十一條)

第三百五十八條 若シ其煽動者又ハ其他ノ干與者ノ意料外ノ情狀ニ因リ自殺ハ唯之レニ着手セシノミカ又ハ其効力ヲ缺キシモノナルキハ前二箇條ニ記載シタル刑ハ總則ニ從フテ減

自殺ニ干與スル罪

要旨

第三百五十六條

第七百四十號 自殺ハ決シテ本分ヲ盡スヲモ權利ヲ實行スルヲモ非ス故ニ自殺ノ缺効シタルキハ其行爲者、道理智覺ヲ虧缺セシトノ推測ニ因ルニ非サレハ其刑ヲ免カレサル可シ

第七百四十一號 自殺ノ助犯ハ同一ノ免刑ノ處分ヲ受クルヲ得ス、自殺ノ干與ニ三箇ノ場合ヲ區別シタル事

第七百四十二號 自殺ノ助犯ハ尋常故殺ノ助犯ヨリモ其刑輕キハ如何ナル理由ニ出テタルヤ

第三百五十七條

第七百四十三號 自己ノ情慾ヲ逞フシ又ハ自己ノ利益ヲ計ルニ出テ、自殺ニ干與シタル場合ニハ刑ヲ加重スル事

第三百五十八條

第七百四十四號 自殺ニ着手シ又ハ自殺ノ缺効ノ場合ニ於テハ普通法ニ從ヒ刑ヲ減輕スル事

第七百四十五號 此場合ニ於ケルニ箇ノ注視

第三百五十六條

〔第七百四十號〕 夫レ自己固有ノ生命ヲ害スル者ニシテ自殺ノ未遂犯又ハ闕効犯ニ過キサルキハ法律之レヲ罰セサルナリ然レトモ其之レヲ罰セサルノ理由ハ或ル學者ノ主張スルカ如ク人其生命ヲ以テ自己ニ屬スルモノトシテ之レヲ處分シ得ルモノナリトノ説ニ基キシニアラス蓋シ此ノ如キ説ハ理學上ヨリ觀ルモ又ハ純然タル道理上ヨリ觀ルモ或ハ又道德上及ヒ正理ノ宗教上ノ點ヨリ觀ルモ確乎タル錯誤ニ歸スルモノナリ故ニ法律學士ハ世人カ自殺ヲ辨明スルニ付キ用キ所ノ僻論ニ迷ハサル、コナキヲ要トス抑、立法者ハ一箇ノ財產ニシテ或人ニ屬スルハ其人之レヲ處分スル權利ヲ有セサルキニテモ可ナルヲ知ラサルニ非ス而シテ此ノ如キ場合ハ幼者自己ノ財產上ニ有スル狀態又ハ丁年者〔讓渡ス可カラサル物〕ト稱スル或物上ニ有スル所ノ狀態ニ於ケルカ如ク然ラハ則チ況シテ生命ニ於テハ尙ホ然ラサルヲ得ンヤ而シテ生命ノ吾人ニ屬スルハ之レヲ吾人カ不正ノ攻撃ニ對シテ防衛セスンハアルヘカラストノコトヲ以テ屬スルモノト云フ可ク之レヲ過度

自殺ニ干與スル罪

ノ重荷トシテ抛棄シ得ラルヘシトノ意ニ因テ吾人ニ屬スルモノトハ云フ可カラサルナリ
 人ノ運賦上詳言セハ生命ノ目的及ヒ其死後ノ事ニ關シテハ暗昧ニシテ又不确定ノ事大ニ
 是レアルハ吾人ノ敢テ疑ハサル所ナリ然レトモ生命ハ自己一人ノ爲メニ屬セラレシニア
 ラサルモノタルハ確乎タルコトナリ即チ其生命ハ自餘ノ者ニ屬シ先ツ第一ニハ其近親ニ第
 二ニハ其本國第三ニハ凡テ其同類ノ者即チ人類ニ屬スルナリ而シテ此問題ニ於テ或ハ吾
 人ノ本分ノ順序ヲ轉倒シテ人類ニ對スル本分ヲ第一位ニ本國ニ對スルモノヲ第二位ニ置
 キ以テ吾人ノ血族親ハ吾人ニ最モ接近スルト吾人カ彼等ニ附スル撰擇トハ自愛ノ感情ニ
 近シトノ故ヲ以テ之レヲ第二位ニ退クルヲ要スルヤモ計リ難シ此等ノ事ハ大ニ不明瞭ノ
 事トス

所謂生命ノ自己一人ニ附與シアラサルコトノ確乎タルハ之レヲ各人ハ人類間ニ存スル一大
 鎖中ノ一環ナルニ譬フルニ此環ハ直チニ連屬シ來ル數環ノ成立ノ爲メニハ幾分カ重劇ナ
 ル妨害ヲナスニアラサレハ破壊スヘカラスシテ一環闕クレハ則チ他環ニ影響ヲ及ホスモ
 ノタルカ如シ

故ニ吾人ノ自カラ生命ヲ毀傷シタルニ付キ刑ヲ受ケサルハ吾人之レヲ處分シ得ルトノ故
 ニ非サルナリ吾人之レヲ歴史ニ徵スルニ宗教ノ思想現今ヨリモ一層活潑ニシテ社會ノ成

カヲ助成セシ時代ニ於テハ總テ自殺セシ者ノ死屍ハ之レヲ埋葬スルコトヲ禁シ且ツ之レニ
 禮拜スル等ノ儀式ヲ用サシメサリシコトアリタリ

現今ニ至テハ宗教上相互ノ聽許ハ社會治政ノ緊要ナル一原則トナリテ自殺スル者敢テ死
 後ノ耻辱ヲ殘スコトナク又刑法ニ於テモ毫モ自殺ノ未遂犯ヲ罰セス此ノ如ク自殺ノ未遂犯
 ヲ罰セサルハ是レ他無シ自殺者ハ皆ナ常ニ一時道理智覺ヲ失シテ之レヲ謀リタリト推測
 セラレタレハナリ其死去前ニ於テ爲シタル可キ諸般ノ注意ト其屢々用ヒシ所ノ決斷及ヒ
 勇氣ハ以テ其完全ナル道理智覺ヲ有セシ者タリトノ證據ニアラス或人其親愛ノ人ヲ失ヒ
 シカ又ハ或ル重罪ヲ犯セシニ因リ其身ノ榮譽ヲ傷ヒシカ又ハ貧困若クハ疾病ノ爲メ到底
 生活シ難キヲ察シテ遂ニ其自殺ヲ企ツルハ是レ常ニ其者ノ道理智覺ハ其有形又ハ無形ノ
 害惡ヨリ一層弱キニ由來スルコト明カナリ○是ヲ以テ法律ハ道理智覺ヲ失ヒシ時期ニ行爲
 シタル者ハ之レヲ罰セサルナリ(第九十一條)

(第七百四十一號) 然レトモ不幸ノ地位ニ至リタル者及ヒ大ニ失望シタル者ノ自殺セント
 スルニ付キ宜シク説諭シテ其憂鬱ヲ除キ其企ヲ變セシメント盡力スヘキニ却テ之ヲ教唆
 シテ決心セシムル者若クハ力ヲ以テスルモ宜シク其自殺セントスルヲ停止ス可キニ却テ
 之ヲ助成シ其生命ヲ斷タシムル者ノ如キハ毫モ之レニ前述自殺ノ未遂犯ニ付キ論セシト

同一ノ無罪ヲ宣告スルノ理由ナシ

日本ニ於テハ或ル不幸ナル事件又ハ或ル不名譽ノ行爲若クハ不名譽ト看做シタル行爲ヲ爲シタル場合ニ至リテハ自カラ其生命ヲ斷ツヲ以テ或ハ本分ノ如ク思考セシモノナレハ立法者ニ於テハ殊ニ此ノ如キ不條理ノ本分アリトスル舊習ヲ破壊スルヲ必要トス實ニ日本ニ於テハ右不幸ナル事件ノ場合ニ於テハ其生命ヲ斷タスシテ生存スルヲ以テ名譽ヲ毀傷スルモノト爲シ又不名譽ナル行爲ヲ爲シタル場合ニ於テハ犯罪人好シテ自殺スルカ又ハ其朋友ノ手ヲ以テ殺サシメタルキハ其存生中犯セシ罪惡ノ爲メニ失ヒシ名譽ヲ回復スルモノト自カラ思惟セシカ如シ

以上述フル所ノ習慣ハ千八百六十八年ノ王政維新ノ前ニ於テ專ラ行ハレシ所ニシテ其後ニ至リテハ自殺スル者甚ク希有トナリテ復タ維新前ノ如ク名譽ト爲サス蓋シ慣習ニ於テ此ノ如クナリタルハ是レ道理上及ヒ本分上ニ於テ最モ實効アル所ノ限度ト謂ツ可シ○又新法ニ於テハ自殺ニ干與スル者ヲ罰シ以テ自殺ヲ防止セント欲セリ而シテ其干與ニ三種アルコトハ本條ヲ一讀セハ之レヲ詳知スルヲ得可シ

扱テ其第一種ノ干與ハ助言又ハ煽動ニ因テ先ツ人ヲシテ其自殺セントノ意ヲ有セシメ以テ之レヲ教唆シ而ル後ニ其躊躇スルヲ止メテ遂ニ決心セシムル者ナリ

既ニ總則ニ於テハ法律ハ人ニ罪ヲ犯スコトヲ教唆シ且ツ其レヲ決心セシメタル者ヲ以テ其犯罪ノ本人トシテ看做シタリ(第百十八條)學理上ニ於テハ教唆者ヲ以テ往々「心理上ノ正犯」ト名稱セリ是レ其罪狀ノ初發ノ思考及ヒ之レカ實行ニ關スル意欲ハ即チ教唆者ニ在リトノ趣旨ナリ其有形ノ行爲ニ至リテモ教唆者ニ責任アル可シ何トナレハ教唆者ハ己レノ惡事ヲ達センカ爲メ他人ノ行爲ヲ用シ他人ノ手ヲ使用セシ者ナレハナリ(第百十八條註解第二百三十四號以下)

茲ニ吾人ノ論究スル自殺干與ノ第一ノ場合ニ於テモ教唆者ハ殺害ニ關スル罪科ノ正犯トシテ見做サレタリ

又自殺干與ノ第二ノ場合ニ列記ス可キ教唆者ハ即チ實際其自殺セントスル者ニ死ヲ與ヘタル者ヲ云フ○此場合ニハ第一ノ場合ト異ナレルモノ二箇アリ即チ自殺ノ初發ノ意思ト之レヲ遂ケントノ意欲ハ干與者ヨリ出テスシテ本人ヨリ出テタル事是レ第一ノ差異ナリ法律ハ本人自カラ干與者ニ切望スルニ自己ノ生命ヲ斷ツヘキ旨ヲ以テセル場合ヲモ想像セリ而シテ第二ノ差異ハ干與者ニ於テ自殺セントスル者ノ生命ヲ斷チタル事是レナリ勿論該干與者ハ意欲、自由、智能ヲ備ヘタルコト明カナリト雖モ其自殺セントスル者ノ生命ヲ斷チタルハ憐愍ノ情ニ出ルモノニシテ怨恨、惡心又ハ貪欲ニ出テストハ是レ法律ノ思考

干與者ノ第三位ニアル者トハ自殺者ヲ教唆シタルニ非ス亦其命ヲ受ケテ己レ一人ニテ事ヲ實行セシニ非ス唯其自殺者ノ自殺ヲ助成セシ者ナリ○而シテ此干與者ノ刑ハ前述ノ干與者ノ刑ニ一等ヲ減セリ此レ其自殺豫備ノ所爲ニ干與シタルノミナラス(第百二十二條參觀)亦自殺ヲ遂ケシ行爲ニ加効シタリト雖モ法律ハ以テ尋常ノ共犯ト看做サス軍口之レヲ從犯又ハ助犯ト看做シタレハナリ即チ法律ハ自殺者カ自カラ行爲ヲ發起シ且ツ之レヲ開始シタレハ干與者ノ加効ナキモ其行爲ヲ遂ケタルヘシト思慮スルナリ而シテ此思慮ハ道理ニ背反スルニ非ス○然レトモ法律ハ榮譽ニ非サルヲ以テ榮譽ナリト信シタル國民ノ偏見ヲ贊成シテ不幸ナル自殺ノ慣習ヲ企起スルヲ干與スル者ヲ罰セント欲セシナリ

〔第七百四十二號〕

自殺ニ干與スル者ハ是レ故殺ニ關スルモノト雖モ其刑ニ至リテハ性質ニ因ルモ期限ニ因ルモ甚タ輕キモノナルヲ注視ス可シ即チ此刑ハ重罪ノ刑ニアラス禁錮ノ刑ニシテ其期限ノ最下點ニ於テハ殊更輕キモノトス○舊草案ニハ輕禁錮ノ刑ヲ用キタリト雖モ吾人ハ人ノ生命ノ貴重ナルニ因リ之レヲ重禁錮ニ修正セリ

〔附言〕 願布法典ハ輕禁錮ノ刑ヲ用キタリ(第百二十條)

干與者ノ刑ヲ輕ク爲シタルノ理由ヲ知了スルハ容易ナリ即チ共犯ニ附スヘキ責任ノ何タルニ拘ハラズ共犯ハ自殺ノ本人ノ意ニ戻リテ加効セシニ非ス詳言セハ第一ノ場合ニ於テハ本人ノ承諾ハ干與者ノ教唆ニ引續キ第二第三ノ兩場合ニ於テハ其承諾ハ干與者ノ干與ニ先ツカ又ハ同時ナル可シ○故ニ此故殺ノ場合ト其他ノ故殺ノ場合トノ間ニハ甚タシキ道德上ノ差異アルモノニシテ立法者ノ之レヲ知了セサルヲ能ハサル所ナリキ

此事項ニ關シ吾人カ決闘ノヲ論究セシ場合ニ於テ陳述セシヲ追想ス可シ(第七百六號參觀)即チ自殺ノ場合ニ於ケル刑ハ其他ノ故殺ノ刑ヨリモ輕キハ是レ其合意ノ正當ナリトノコトニハアラス蓋シ若シ合意ノ正當ナルキハ之レヲ申述スル者ニ對シテ科スヘキノ刑毫モ之レアラサレハナリ然レトモ自殺者ノ合意承諾ハ行爲者カ自殺者ノ抵抗スルモ強テ之レニ自殺ヲ爲サシメタルニ非ストノ理由ニ因リ其行爲者ニ負擔セシムヘキ道德上ノ害惡ヲ減少スルモノナリ

佛國ニ於テハ自殺ニ干與スル場合ヲ豫定セサリシナリ而シテ此場合ハ日本ニ比スレハ甚タ稀コシテ又種々ノ景況ニ於テ生スルモノナリト雖モ法律ヲ適用スルニ至リテ困難ヲ生スルヲナシ○概シテ自殺ニ干與スル場合ノ發生スルハ甲乙ノ二人同死ヲ謀リ互ニ其死ヲ助成スルキニ在リ然ルニ兩人ノ中一人ハ身體組織ノ一層堅固ナルカ若クハ生命保存ニ關

スル天性ノ術ヲ有スルカ爲メ或ハ又外部ノ情狀ニ因テ遂ニ其死ヲ免カル、事アリ此ノ如キ場合ニ於テハ行爲ノ際精神、智覺、錯亂シタリトノ推測ニ因リ生存者ノ無罪放免ヲ受ケサルヲ甚タ稀ナリトス

日本ニ於テモ兩人ノ自殺者ノ中一人其死ヲ免カレタルキニ裁判所ハ必ラス右同一ノ論決ヲ採用シ以テ其生存者ニ佛國ニ於ケルカ如キ幸運ヲ附與ス可キヲ勿論ナリ

第三百五十七條

〔第七百四十三號〕 本條ノ條例ハ事ヲ未發ニ豫定シテ甚タ適宜ノ處置ト云フ可シ○抑、干與者カ自殺ニ干與スル原由ハ既ニ前ニ述ヘタル如ク榮譽ナラサルヲ榮譽ナリト誤信セシノミナラス其他自殺セントスル者ヲ教唆スルノ目的自己ノ怨恨、疾妬若クハ其自殺者ノ法律上ノ相續人又ハ遺囑相續人ナリシキハ其相續ヲ護ンカ爲メナルカ或ハ又其教唆ヲ受クル者ノ死スルキハ義務ノ證據ヲ消滅セシムル所ノ義務ノ關繫ヲ免カレントスルニ過キサルヲアリ○此場合ニ於テハ最早輕罪ナラスシテ重罪ナリ而シテ法律ニ重懲役ヲ宣告スルニ過キサルハ是レ他無シ其自殺者ノ其自殺セントノ意欲存スルカ故ニ常ニ其煽動者ノ惡意ノ力ヲ左程必要ト爲サ、レハナリ
此ノ如ク犯罪ノ性質ヲ變更スルハ是レ第三百五十八條第一項ノ場合即チ自殺教唆ノ場合

ニ於テノミ爲シ得ルモノナリト法文ニ述ヘタルハ注意ニ出テタルモノナリ何トナレハ干與者ハ自殺ノ事ヲ第一ニ發議シタレハ其惡心ノ斷然存スルハ實ニ此場合ニ限レハナリ

第三百五十八條

〔第七百四十四號〕 總テ此自殺ノ事項ハ其固有ノ性質ニ因テ普通法ニ異ナレルモノナレハ法律ハ普通法ノ適用ヲ要スルアラハ必ラス之レヲ適用スヘキト信セリ
故ニ例ヘハ自殺ヲ企ル者既ニ之レニ着手シタル後自カラ其實行ヲ止メタルカ若クハ死ヲ惹起スヘキ諸般ノ行爲具備セシモ其果効ヲ攻撃シ且ツ之レヲ破ルヘキノ救助方法ヲ巧ニ施シタルニ因リ遂ニ其自殺ヲ遂ケシメサリシキニ干與者ノ刑ヲ減輕スルハ甚タ至當ト云フ可シ

此ノ如ク自殺ヲ遂ケサル二箇ノ場合ニ於テハ干與者ノ道德ノ害惡ニ異ナルヲナシト雖モ社會ノ害惡ニ至リテハ著シク減少スルモノナリ故ニ此二箇ノ場合中自殺ニ着手シタルノミノ場合ニ於テハ其刑ヲ二等又ハ三等減輕シ自殺ノ缺効犯ノ場合ニ於テハ一等又ハ二等ノ減輕ヲ爲ス可シ是レ蓋シ第三百二十五條及ヒ第三百二十六條ニ照準ス可キナリ○第三百二十七條及ヒ第三百二十八條ノ兩條モ場合ニ因テ之レヲ適用スルヲアル可シ何トナレハ總則ニ讓リテ適用ヲ爲シタリト雖モ必ラス第三百二十五條及ヒ第三百二十六條ヲ適用スヘキ場合ニ

限リタルニアラサレハナリ

〔第七百四十五號〕 今ヤ茲ニ吾人ノ論述スル自殺ノ未遂犯ニ關シテ二箇ノ注目ヲ爲ス可シ
夫レ輕罪ノ未遂犯ハ法律ニテ罰ス可シト明瞭ニ記載シタルキニアラサレハ之レヲ罰スル
ヲ得ス又假令ヒ刑ヲ減輕シテ罰セントスルモ尙ホ罰シ得サルコトハ吾人ノ知了スル所ナリ
〔第二百二十九條〕 扱テ自殺ノ干與ハ第三百五十七條ニ豫定シタル場合ノ外ハ唯輕罪タルニ
外ナシ且ツ吾人ハ法律カ茲ニ「此輕罪ノ未遂犯ハ罰ス可シ」トノ慣習上ノ文體ヲ用サリ
シコトヲ注視ス可シ

然レトモ一旦法律コテ輕罪ノ未遂犯又ハ缺効犯ニ過キサル場合ニ其刑ヲ減輕スルニ注意
セシ以上ハ是レ此場合以テ法律カ輕罪ノ未遂犯トシテ罰ス可キ場合ナリト認定シタルニ
因ルナリ

又自殺干與ノ第一ノ場合即チ人ヲ教唆シタル場合ニ於テハ吾人カ未遂犯ナルカ缺効犯ナ
ルカト探究スル所ノ所爲ハ教唆ニアラスシテ自殺自カラナルコトヲ注視ス可シ是ヲ以テ教
唆者或人ニ其生命ヲ斷ツコトヲ決心セシムルニ着手シ而シテ其着手中ニ教唆ヲ停止セシキ
ハ其教唆者ヲ罰セス又或人ニ自殺ヲ決セシメタル教唆者其後之レニ接近セサルキニ其教
唆ヲ受ケタル者ハ突然其決心セシ企テ變シテ實行セス若クハ其變心ニ無關係ノ理由ニ因

テ自殺セサルキハ其教唆ハ遂ケタルモノナルモ亦其教唆者ハ刑ヲ免カレヘキナリ何ゾト
ナレハ若シ其教唆ヲ遂ケサルモノト云ハ、是レ此事項ニ付キ二箇ノ未遂犯二箇ノ缺効犯
アリト云フ可キカ故ニ此ノ如キハ有益ナルヨリモ寧ロ繁雜ヲ極ムルモノナレハナリ

第六節 不法ノ逮捕及ヒ監禁ノ事

不法ノ逮捕 第三百五十九條 總テノ常人ニシテ現行犯ノ外、人ヲ逮捕スル者ハ其逮捕ノ一事ニ付キ十
一日以上一月以下ノ重禁錮及ヒ貳圓以上拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、第三百二十二條)

〔若シ官吏ノ身分、官服、官飾ヲ借用シ若クハ官憲ノ僞リノ命令ヲ以テ逮捕ヲ實行スル者ハ一
月以上三月以下ノ重禁錮及ヒ三圓以上三拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ〕(刑、零〇佛刑、第三百四
十一條第一項)

專恣ノ監禁 第三百六十條 若シ私家ニ於テ十日又ハ十日以下ノ間不法ノ監禁ヲ爲セシキハ四月以上一
年以下ノ重禁錮及ヒ四圓以上貳拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ

監禁ノ日數十日又ハ十日ノ端數ヲ過クル毎トニ刑一等ヲ増加ス可シ(刑、第三百二十二條〇
佛刑、第三百四十二條第三百四十三條)

第三百六十條第二 (前二ケ條ニ據テ受ケシムヘキ數多ノ刑ハ第百十二條第二、第八項ニ定
メタル方法ニ從フテ併科ス可シ)

不法ノ逮捕及ヒ監禁ノ事

第三百六十一條 若シ苛虐ノ取扱又ハ重劇ノ脅迫ヲ以テ監禁ヲ爲セシキハ一年以上五年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上五拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、第三百二十三條○佛刑、第三百四十四條第二項)

疾病、癡疾、死去

第三百六十二條 苛虐ノ取扱ヲ以テ人ヲ監禁シ爲メニ疾病、或ル事業ノ不能、無期ノ癡疾又ハ死ニ致シタルキハ假令ヒ犯者之レヲ致スノ意思ヲ有セサリシト雖モ豫メ謀テ犯セシ故意ノ創傷及ヒ毀傷ノ刑ニ照シ重キニ從テ處斷ス可シ(刑、第三百二十四條○佛刑、第三百四十四條第二項)

意外ノ變災

第三百六十三條 監禁ヲ受ケタル者其監禁ヲ受ケタルカ爲メ其身ヲ免カル、ヲ得サリシ所ノ意外ノ變災ヨリシテ其者ノ死去、癡疾又ハ疾病ヲ致セシキハ豫謀ヨリ生スル加重ヲ適用スヘカラス(刑、第三百二十五條)

自殺

監禁ヲ受ケタル者隨意ニ自殺シ又ハ其身ヲ毆打創傷セシキモ亦右ニ同シ(刑、零)

要旨

第三百五十九條

第三百四十六號 本條ニハ常人不法ノ逮捕ヲ爲シタル場合ヲ想定ス

第三百六十條

第三百四十七號 私家ニ於テ監禁スル事

第三百四十八號 我草案ノ刑ノ佛法典ノ刑ニ比スレハ寬宥ナル事

第三百六十條第二

第三百四十九號 逮捕ノ刑及ヒ監禁ノ刑トナ併科スルニ制限ヲ設ケタル事

第三百六十一條

第三百五十號 監禁ニ苛虐ノ取扱ヒ又ハ強迫手段ノ附着スル事

第三百六十二條及ヒ第三百六十三條

第三百五十一號 苛虐ノ取扱ヒヨリ生スル變災ノ結果

第三百五十二號 意外ノ變災、自殺

第三百五十九條

〔第三百四十六號〕 第三百一十一條ハ本條ト同一ノ刑ヲ警察官吏ノ犯セシ場合ヲ豫定セリ然レトモ本條ニ比スルニ左ノ如キ差異アリ抑警察官吏ハ其職務ニ依リ自カラ逮捕ヲ爲シ又ハ人ヲシテ之レヲ爲サシムルノ權利アルモノナレハ法律ノ成規ヲ遵守セサルキニアラサレハ之レヲ罰スルヲ得ス但シ現行犯ノ場合ハ此限ニ在ラス

不法ノ逮捕及ヒ監禁ノ事

然ルニ本條ニハ常人ノ逮捕ヲ爲シタル場合ヲ掲ケタリ故ニ常人ハ獨リ現行犯ノ場合ニ逮捕ヲ爲スヲ得ル而已(治罪法草案、第百十九條參觀)其他ノ場合ニ於テハ刑罰ヲ受ク可シ
 ○現行犯ニ關スル諸般ノ場合ハ治罪法ニ規定セリ(治罪法草案、第百十四條及ヒ、第百十五條)

若シ逮捕ヲ爲シタル者法律又ハ事實ヲ誤解シ爲メニ現行犯ノ場合ナリト信シテ實行セシキハ之レヲ刑ニ處スルヲ得ス是レ其罪ヲ犯スノ意ヲ有セサレハナリ

刑法ニハ逮捕ニ付キ二箇ノ條例ヲ設ケ一ハ常人ヲ罰シ一ハ警察官吏ヲ罰スルモノナルカ故ニ其他ノ官吏ニシテ不法ノ逮捕ヲ爲スキハ常人ノ犯セシト同様ニ罰ス可キナリ又假令ヒ警察官吏ト雖モ其身分ヲ以テ逮捕ヲ爲スニアラサレハ敢テ常人ト異ナルヲナシ

本條ニ掲ケタル禁錮ノ刑ハ最モ輕キ禁錮ノ刑ナリ何トナレハ本條ニハ逮捕ヲ爲シタルノミニテ未タ收監即チ監禁セサル場合ヲ想像スレハナリ詳言スレハ本條ニハ被捕者逮捕セラレタル後直チニ自由ヲ回復シ從テ其被リタル損害少ナキ場合ヲ想像シタレハナリ○以下ノ數條ニ於テハ多少永キ時間監禁ヲ爲シ又ハ苛虐ノ取扱ヲ爲シタル等ニ因リ本條ヨリモ一層重大ナル損害ヲ蒙ラシメタル場合ヲ想像セリ

然レトモ此等數條ヲ記載セントスルノ前ニ先ツ一項ヲ加フ可シ此レ該數ノ手段ヲ以テ逮捕

捕ヲ爲シタル場合ナリ而シテ此場合ニ於テハ前項ノ場合ヨリモ一層犯者ニ於テ大膽心又ハ惡心ヲ懷クノミナラス社會ノ害惡ヲシテ一層重劇ナラシムヘシ何トナレハ被害者ハ逮捕ノ證人ヨリ前項ト同一ノ救助ヲ受ケサルヘケレハナリ

第三百六十條

〔第七百四十七號〕 監禁トハ法律上ノ禁錮ト異ナリタル自由剝奪ヲ云フ而シテ此語ハ殊ニ常人ノ罪ヲ犯ス場合ニ用ユルモノナリ若シ官廳ニ奉職スル者其官吏タル身分ヲ以テ罪ヲ犯スキハ法律ハ不法又ハ專恣ノ拘留ナル語ヲ用ユ(第三百十一條、第三百十三條、第三百十四條參觀)○本條ハ私家ニ於テ監禁ヲ爲シタル場合ヲ想像セルカ故ニ以テ充分ニ監禁ナル文字ノ性質ヲ指示セリ

監禁ノ罪ハ其繼續期限ニ因テ加重ス然レトモ法律ハ監禁日數一日毎ニハ適正ニ刑ヲ規定シ得サルカ故ニ各十日又ハ十日ノ端數毎トニ刑ヲ定メタリ故ニ例ヘハ十一日ノ監禁ハ二十日ノ監禁ト同様ニ處分シタリ

逮捕ノ犯罪ニ於ケルカ如ク禁錮ノ罪モ亦惡意即チ罪ヲ犯サントノ意ヲ以テ行ヒシ場合ヲ想像セスヘアルヘカラス是ヲ以テ臨時癡癪人又ハ醉狂人ヲ監禁シ以テ一層重大ナル不幸ヲ防止セントスル者ニ關シテハ監禁ノ刑ヲ適用セサルヲ要トス

不法ノ逮捕及ヒ監禁ノ事

〔第七百四十八號〕吾人ハ佛蘭西法典ノ刑ヲ著シク採用セシト雖モ茲ニハ該法典ニ掲クル所ヨリモ大ニ刑罰ヲ輕クセリ○吾人ノ觀ル所ニ於テハ佛蘭西法典ハ此事項ノ刑ヲ過度ニ嚴酷ニ爲シタルモノ、如シ即チ逮捕ト監禁トハ其何レタルコ論ナク總テ皆ナ有期ノ徒刑ヲ以テ罰シ、三箇ノ加重情狀ハ(其中ニ監禁日數一ヶ月ニ至ルモノアリ)本刑ヲ無期ノ徒刑ニ至ラシメタリ又或ル場合ニ於テハ被害者ノ死去セサルキト雖モ犯者ヲ死刑ニ處スルアリ(第四百四十一條乃至第四百四十四條)

我草案ニ於テハ刑ヲ寬宥ナラシメタリト雖モ之レヲ以テ各人ノ自由ヲ保護スルニ充分ナル注意ヲ缺キタルモノト思考ス可カラス而シテ尙ホ吾人ノ最モ注意スヘキモノハ犯罪ヨリ生スル害惡ノ輕重ニ應シタル刑ノ比例ナリ此比例コソ刑ヲ科スルニ公平ノ手段ナリ即チ唯臨時人ヲ監禁スルキノ甚タ輕キ刑ヨリ起算シ漸次監禁ノ繼續期限ニ從ヒ刑ヲ重クシ以テ其犯者ヲシテ終始其惡事ヲ停止スルコ利アル事詳言スレハ被害者ニ自由ヲ與フルニ付キ利益ヲ得セシムルナリ

又佛蘭西ニ於テハ重罪中ノ嚴酷ナル刑ハ常ニ陪審官ニ於テ巧ミニ其適用ヲ拒ミ若クハ減輕スヘキ情狀ヲ認許シ遂ニ適用セサルニ至ルコアルハ是レ吾人ノ知了スル所ナリ

第二百六十條第二

〔第七百四十九號〕吾人ノ本條ヲ加ヘタルハ逮捕ノ罪コ引續イテ監禁ノ犯罪アルキニ必ス生スヘキ困難ヲ豫防スルカ爲メナリ其レ監禁ノ罪ヲ以テ逮捕ノ罪ヲ殆ント吸入シ且ツ其最モ重キ刑中ニ二刑ノ混同ヲナスモノニシテ即チ逮捕ノ罪ノ變更シタル繼續犯ニ過キスト見做スコト得ヘシト雖モ吾人ニ於テハ此場合ニハ全ク區別アル二箇ノ犯罪アリト斷言シ且ツ此場合ハ必ス刑ノ〔寬宥ナル併科〕ヲ要スルナリ

茲ニハ常ニ監禁ノ罪ヲ充分ニ犯シテ且ツ充分査定シ得ヘキ程ノ時間ノ監禁ヲ爲セシ場合ヲ想像スヘキコ勿論ナリ而シテ其充分査定シ得ヘキ時間トハ例ヘハ一時間又ハ數時間ナルヲ云フ何トナレハ若シ其逮捕ヲ受ケタル人逮捕者ノ家内ニ瞬間監禁セラレ直チニ其監禁ヲ解カレタル場合ニ於テハ其監禁ノ罪ヲ罰スルコト得スシテ其逮捕ノ罪ノ刑ヲ科シ得ルニ過キサレハナリ

第三百六十一條

〔第七百五十號〕本條ニ豫定シタル苛虐ノ取扱ハ著シク犯罪ヲ加重スルモノナリ

裁判所ヲシテ苛虐ノ取扱ニ關スル査定ノ權限ヲ餘リ過大ニ委テシメサルカ爲メニ舊草案ニ苛虐ノ取扱中最モ重劇ナルモノ、若干數ヲ指示セリ即チ〔毆打、拷責、體力及ヒ健康ノ保存ニ必要ナル分量ノ飲食、衣服ヲ屏去シ又ハ空氣ノ流通ヲ拒キ若クハ數回又ハ引續イテ

不法ノ逮捕及ヒ監禁ノ事

束縛シ及ヒ死去ヲ脅迫シタル所業「是ナリ」○然レモ此ノ如キ列記ヲ以テ全ク制限セタルモノタルコ充分ナリト云フヘキカ曰ク否未タ之ヲ以テ充分ナリトセズ其故何トナルニ此列記中ニハ最モ重劇ナル責罰中ノ一タル終始睡眠ヲ爲サシメサルカ如キ場合ハ存在セサレハナリ最モ嚴ニ論スレハ睡眠ヲ爲サシメサルカ如キハ施體ノ拷責中ニ算入スルコトヲ得ヘシ然レモ一切照光ヲ除去シテ獨居セシメ又ハ猛獸毒蟲ニ接セシムルカ如キハ之レヲ如何スヘキヤ又脅迫ノ中ニハ毆打創傷又ハ德行ヲ妨害スルカ如キ脅迫處分ヲ加フルヲ要セサリシヤ故ニ若シ列記ハ唯例示ニ過キサリシモノナルニ於テハ必ス其列記中ニ及ヒ其他ノ苛虐ノ取扱「ト附記シ以テ頒布法典ニ適當ニナセシカ如キ方法ヲ用ヰルヲ要セシナリ去リトテ斯ク例示ニ止マル以上ハ其例中ノ一タモ之ヲ掲ケサルヲ優レリトス故ニ吾人カ數多ノ條項ニ於テ「重劇ナル脅迫」ト掲ケタルカ如ク本條ノ脅迫ニ付テモ亦一般ニ廣ク「重劇ナル脅迫」ト記載スルヲ優レリトス是レ蓋シ吾人ノ採用スル方法ナリ

〔附言〕 頒布法典第三百二十三條ハ脅迫ノ事ヲ除キタリ吾人ノ見ル所ニ於テハ苛虐ノ取扱中ニ脅迫ヲ含蓄セシムルハ困難ナルカ如シ

第二百六十二條及ヒ第二百六十三條

〔第七百五十一條〕 此ニテ條ニ於テハ法律ハ苛虐ノ取扱又ハ監禁ニ引續キタル脅迫ヲ直ク

ニ記載セスシテ其取扱又ハ脅迫ヨリシテ其監禁ヲ受ケタル者ノ生命、身體又ハ精神ニ及ホセシ結果ヲ陳述セリ故ニ此場合ニ於テ法律ハ毆打創傷ノ刑ヲ適用セリ而シテ毆打創傷ヨリ生シタル結果ニ從ヒ其刑ノ輕重ヲ定ムヘキモノトス又監禁ノ犯罪ノ性質ハ繼續犯ニシテ監禁ヲ爲サ、ル前ヨリ始終此罪ヲ犯サントノ意思ヲ有スルモノナリ故ニ豫謀ニ附シタル刑ノ加重ヲ適用スルキハ決シテ嚴格ナラスシテ道理ニ適スルモノナリ○然レトモ亦法律ハ犯人「死」ヲ加ヘントノ意思ヲ有セサリシ「ト」想像スルモノナレハ故意ノ毆打創傷ニ關スル刑ヲ用ユ可ク其刑ヨリモ加重シタル故殺ノ刑ヲ適用ス可キニ非ス

〔第七百五十二號〕 本條ノ末項ハ死去又ハ身體、精神ノ癱疾カ苛虐ノ取扱ヨリモ寧ロ監禁自カラヨリ生シタルキハ右ノ加重ヲ除却ス○故ニ或人ヲ監禁シタル間ニ火災、溢水、地震若クハ颶風等ニテ其人ヲ死セシメ又ハ癱疾ト爲シ、若シ之レヲ監禁セサルニ於テハ此ノ如キ災害ヲ免カレタルモノトスルキハ監禁ノ犯者ハ自己ノ隨意ノ所爲即チ監禁ニ因テ加ヘタル右ノ變災ノ原由タルモノトシテ罰ス可キモノナリ然レトモ亦此ノ如キ結果ハ尙ホ其外ニ自然ノ災害ヲ以テ直接ノ原由トシタルモノニシテ犯者ハ此結果ヲ豫謀セサレハ乃チ刑ノ加重ヲ蒙ラサル可シ

本條ノ末項ニ於テハ監禁ヲ被リタル者ノ慨歎ニ因リ遂ニ自殺セシカ又ハ自カラ其身ヲ毀

不法ノ逮捕及ヒ監禁ノ事

傷セシコト豫定セリ此場合モ亦監禁ノ結果ナリ然レトモ必ラス之レヲ豫見スヘキニアラサレハ豫謀ノ爲メニ刑ヲ加重スルノ場合ナラサルナリ

〔附言〕 頒布法典ハ此事項ニ付キ原草案ニ三箇ノ變更ヲ爲セリ、第一 頒布法典ハ豫謀ノ故ヲ以テスル加重ノ事ヲ説明セス、第二 頒布法典ハ被害者監禁ヲ受ケタルニ因リ避クルコトヲ得サリシ意外ノ死ニ關スル場合ヲ列記シテ其三箇ノ場合ヲ記載スルモ颯風ノ事ヲ除キタリ、第三 該法典ハ監禁ニ因テ生シタル自殺ニ關スル條例ヲ揭示セル事是ナリ

第七節 脅迫

口頭上ノ脅迫 第三百六十四條 何人ト雖モ口頭上ノ脅迫ノ犯者トナル者ハ左ノ如ク罰ス可シ

第一 脅迫ノ目的、殺害若クハ人ノ住居スル家屋又ハ其附屬地ニ放火シ、溢水シ、又ハ之ヲ毀却セントスルニ在リシキハ一月以上一年以下ノ重禁錮及ヒ四圓以上貳拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ

第二 若シ又口頭上ノ脅迫ノ目的、監禁、毆打創傷又ハ身體ニ對スル其他ノ暴行、妨害若クハ人ノ住居セサル家屋ニ放火シ又ハ溢水シ若クハ其他總テ不動産又ハ動産ノ毀壞、強奪ニ在リシキハ十一月以下ノ重禁錮及ヒ貳圓以上拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ

第三百二十六條〇佛刑、第二百二十三條乃至第二百二十七條、第三百七條、第三百七條、第三百八條及ヒ第四百三十六條

監視

〔尙ホ其外ニ犯者ハ六月以上二年以下ノ期限中監視ニ附スルコトヲ得可シ〕(刑、零〇佛刑、第三百五條、第三百六條、第三百七條)

文書ヲ以テスル脅迫

第三百六十四條第二 (前條ニ掲ケタル危險ノ恐レヲ生ス可キ性質アル無名又ハ署名ノ文書警書又ハ或ル符表ヲ以テ人ヲ脅迫シタルキハ前條ニ掲ケタル刑ヲ倍シテ科ス可シ)(刑、零)

刑ノ加重

第三百六十五條 左ニ掲ケタル所ノ各情狀アルキハ前二條ニ掲ケタル刑ニ一等ヲ加フ可シ

第一 其犯者脅迫ノ際人ヲ殺害スルニ明顯ナル武器、若クハ燃燒ス可キ物件又ハ爆裂ス可キ物件ヲ携帯セシ時(刑、第三百二十七條)

第二 (公ケノ官吏ノ職務執行中又ハ其職務ノ關スル場合ニ該官吏ニ對シテ脅迫ヲ行ヒシ時)

〔第三百十五條ニ指定シタル中央官憲ノ一ニ對シ若クハ其長官又ハ其數名ノ官員ニ對シテ脅迫ヲ實行セシキハ刑二等ヲ増加ス可シ〕(刑、零)

強取 附送ノ事

第三百六十五條第二 (金額、有價物、領收證書又ハ義務釋免ノ證書ヲ交附シ即チ差送ルヘキノ差圖ヲ以テ脅迫ヲ爲シタルキハ第四百二十七條ニ循ヒ未遂、闕効又ハ既遂ノ強取ノ刑ヲ

適用ス可シ(刑、零)

他人ニ對スル脅迫

第三百六十六條 脅迫ノ害惡ヲ其脅迫ヲ受ケタル者自カラノ身體ニ對シ若クハ其他ノ人ニ對シテ蒙ラシメタルキハ其脅迫ノ罪ハ前條々ニ掲ケタルカ如クニ罰ス可シ(刑、第三百二十八條)

告訴ヲ必要トスル事

第三百六十七條 前條々ニ掲ケタル諸般ノ場合ニ於テハ脅迫ヲ受ケタル本人又ハ之レヲ代表スル者ノ告訴アルニアラサレハ起訴ヲ生セス(刑、第三百二十九條)

例外ノ規則

(然レトモ公ケノ官吏ニ對シテ公然脅迫ヲ爲シタル場合ニ於テハ告訴ヲ必要トセス)(刑、零)

恐怖ヨリ生スル不幸ナル結果

第三百六十八條 口頭上又ハ文書上ノ脅迫ハ恐怖ノ効力又ハ其他ノ或ル災害ニ因リ脅迫ヲ受ケタル者ノ精神錯亂又ハ無期ノ癡疾ヲ致シタルキハ一年以上三年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上四拾圓以下ノ罰金ノ刑ニ處ス可シ

若シ其脅迫死ヲ致セシキハ二年以上五年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上四拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、零)

疎忽ノ脅迫

第三百六十九條 惡意ニ人ヲ恐怖セシムルカ爲メニ脅迫ヲ爲セシニ非スシテ其目的詭弄ニ出テタルモ疾病、精神錯亂、癡疾又ハ死ニ致セシキハ疎忽ニ因テ加ヘタル殺害及ヒ支體又ハ必理ノ毀傷ニ關スル刑ヲ適用ス可シ(刑、零)

要旨

第三百六十四條

第七百五十三號 脅迫ハ既遂ノ特別犯トシテ罰スルモノニシテ他ノ重罪又ハ輕罪ヲ犯サントノ決心ナリトシテ罰スルモノニ非ス

第七百五十四號 口頭上ノ脅迫附脅迫ノ輕重ニ比例シタル刑

第三百六十四條第二

第七百五十五號 文書ヲ以テシタル脅迫

第七百五十六號 圖畫又ハ符表ヲ以テシタル脅迫

第七百五十七號 形容ヲ以テスル脅迫ハ唯不敬ノ罪トシテ罰スルニ過キス

第三百六十五條

第七百五十八號 刑ヲ加重スルニ箇ノ原由

第三百六十五條第二

第七百五十九號 差圖又ハ條件附ノ脅迫附強取ノ重罪ニ送リテ爲ス事○脅迫ノ未遂犯ハ成立セサル事

第三百六十六條

第七百六十號 脅迫ヲ受クル者外ノ人ノ害惡トナルヘキ脅迫

第三百六十七條

第七百六十一號 起訴ヲ爲スニ付テハ脅迫ヲ受ケタル者ノ告訴ヲ必要トスル事、例外ノ場合

第三百六十八條

第七百六十二號 脅迫ヲ受ケタル者ノ恐怖ヨリ生スル不幸ナル結果附茲ニハ一層重キ刑ヲ用ユル事

第三百六十九條

第七百六十三號 詭弄ノ目的ニ出テタル脅迫附疎忽ニ關スル刑

第三百六十四條

〔第七百五十三號〕 世人往々曰ク法律上脅迫ヲ罰スルハ此レ或ル重罪又ハ或ル輕罪ヲ犯サントノ決心ヲ罰スルモノナリト然ルニ重罪又ハ輕罪ヲ犯サントノ單純ノ決心ヲ罰スルハ甚ダ希ナル場合(第一百二十四條)ナルカ故ニ世人ノ說ニ因レハ本條ニ云フ所ノモノハ此希ナル場合即チ例外ノ場合中ノ一ニ在ルヘキナリ○然レトモ吾人ニ於テハ此說ハ誤レル

モノナリト信セリ抑モ脅迫自カラテ以テ既遂ノ特別犯罪トシテ罰シ其犯者カ脅迫スル所ノ重輕罪ヲ犯サントスルカ爲メニ幾分カ決心セシコトハ敢テ之レヲ問ハス又脅迫ヲ爲ス者第三百六十九條ニ豫定シタルカ如キ詭弄ニ出テスシテ全ク惡意ニ出ルモ其脅迫ヲ遂クルノ意思ニ至リテハ毫モ之レヲ有セサルコトアル可シ然レトモ之レカ爲メ刑罰ヲ免カル、ニアラス而シテ其脅迫ヲ遂クルノ意思ヲ有セサル場合トハ例ヘハ脅迫者其掌中ニ携フル所ノ銃ニハ銃丸ノ存セサルヲ知リナカラ之レヲ發砲セント脅迫セシキノ如シ脅迫ヲ遂クルノ決心ヲ必要トセサルモ其形容ヲ以テ脅迫ヲ受クル者ニ充分之レヲ遂クルヤト信セシムル程ニ示スヲ要トス若シ否ラサレハ此犯罪ハ缺効シタルモノナリ即チ脅迫ノミヲ罰スルニ付テハ諸般ノ刑罰ノ基礎タル道德ノ害惡ト社會ノ損害トノ充分査定スヘキ程ノモノ、存在スルヲ要ス所謂道德上ノ害惡トハ怨恨、報酬、又ハ惡心若クハ自己ノ利ヲ圖リ強取ノ目的ヲ以テ人ヲ恐怖セシムルノ意思ヲ云ヒ社會ノ損害トハ實際他人ノ安全ヲ妨害スルヲ云フナリ

〔第七百五十四號〕 抑、刑罰ハ脅迫ノ性質即チ脅迫ノ目的ニ準シテ定ムルハ固ヨリ當然ノ事ナリ何トナレハ脅迫ヲ受クル人ノ恐怖心ハ其受ケントスル所ノ害惡ノ輕重ニ從フテ増加スルモノナレハナリ○法律ハ脅迫ノ目的タルヘキ身體又ハ財產ニ對スル諸般ノ重罪又ハ

輕罪ヲ記載スルヲ得サルカ故ニ唯之レヲ集載シテ本條ノ第一項、第二項ヲ組成セリ○
又法律ハ脅迫ヲ受ケタル者ノ精神上ニ及ホスヘキ影響ノ輕重ニ至テハ之レカ區別ヲ爲サ
サルナリ故ニ假令ヒ其脅迫ヲ蒙リタル者ニ於テ毫モ恐怖セサリシ旨ヲ陳述セシキト雖モ
本條ノ刑ヲ免カレシムヘキニ非ス蓋シ此場合ニ於テモ充分ニ刑ニ處スル程ノ道德上ノ害
惡ト社會ノ損害ト存スレハナリ

放火ノ脅迫ノ事項ニ於テ法律カ人ノ住スル家屋ト住セサル家屋トノ間ニ爲ス所ノ區別ハ
後文放火ニ關スル事項ニ於テ記載スヘシ茲ニハ此件ヲ論究スルノ必要アルヲ見ス

〔附言〕吾人ハ舊草案ニ堤防ヲ毀壞シテ生セシメタル溢水ノヲ加ヘタリ蓋シ此害ハ
放火ノ害ト同様ニ重劇ナレハナリ(第四百五十六條以下參觀)○其外吾人ハ官金及ヒ身
體ニ對スル罪ノ脅迫ヲモ加ヘタリ

罵詈譏謗ノ脅迫ハ人ヲ恐怖セシムルヲ僅カニシテ又之レヲ取消スヲ容易ナレハ法律上
刑罰ヲ免レシメタリ但シ此ノ如キ脅迫ト雖モ詐欺ノ手段トシテ用サタルキハ特別ナリ
監視ニ付スルヲモ亦之レヲ附記スルヲ要ス何トナレハ二三ノ脅迫ニ永久ノ恐怖ヲ生セ
シムルモノアレハナリ
願布法典ニ於テハ以上述フル所ノ諸點ニ付キ毫モ記載スルモノナシ

法律ハ竊盜ノ脅迫ヲ以テ其性質上人ヲ脅迫セサルモノトシテ之レヲ罰セス其故何トナル
ニ斯ノ如キ脅迫ヲ受クル者ハ大ニ注意シテ之レヲ受ケサルヲ防衛スルカ故ニ斯ル脅迫
ヲ想像スルヲ能ハサルナリ之レニ反シテ強奪又ハ毀壞ノ脅迫ハ之レヲ罰セリ蓋シ斯ノ如
キ脅迫ハ數名ニテ暴行ヲ以テスルヲ往々之レアルハ此脅迫ヲ免ル、ノ困難ニシテ從テ亦
人ヲ恐怖セシムルノ性質アルモノナリ

本條ニ罰スル所ノ脅迫ノ罪ハ「ウールパール」即チ口頭ヲ以テスルモノニシテ而シテ以上ニ
於テハ文書ヲ以テスル脅迫ヲ豫定セシモノナルヲ注視スヘシ

第二百六十四條第二

〔第七百五十五號〕脅迫ヲ爲ス手段ニ大ニ重劇ナルモノアリ即チ犯人ノ犯サント述フル所
ノ重輕罪ヲ遂クルヲ最モ決心シタルキハ從テ其脅迫ヲ受クル者ノ恐怖ト憂苦トヲ增加
スルヲ是ナリ○口頭上ノ脅迫ハ往々忿怒ノ形態ヲ顯シ又ハ罵詈高言ヲ以テスルモノニシ
テ此脅迫ヲ蒙ムル者ハ常ニ其之レヲ蒙ムルノ原由ニ與カリテ力アルモノナリ但口頭上ノ
脅迫ハ之レヲ受クルモ速カニ消散スルモノナリ然ルニ文書ヲ以テスル脅迫ニ至テハ一層
重ク又一層繼續スヘキ感覺ヲ生スルモノナリ

舊草案ニ於テハ文書ヲ以テスル脅迫罪ノ單純ノ加重情狀トシテ掲ケタリ然レトモ是レ

論理ノ正當ヲ失ヒシモノニシテ文書ヲ以テスル脅迫ヲ以テ口頭上ノ脅迫ヲ加重スルモノトハ云フヲ得サルナリ何トナレハ吾人ハ文書上ノ脅迫カ口頭上ノ脅迫ニ加ハリタル場合ヲ想像スルニ非スシテ唯此口頭上ノ脅迫ニ代リタル場合ヲ想像スルナリ而シテ脅迫ヲ爲ス手段即チ言語若クハ文書ハ犯罪ヲ構造スル元素ナル故ニ吾人ハ茲ニ脅迫ニ付テハ特別ノ刑ヲ冀望スルナリ

抑、吾人ノ茲ニ前條ノ刑ニ二倍ノ刑ヲ定メタルハ口頭上ノ脅迫ノ刑ノ漸々加重シタルモノトシテ定メタルニ非スシテ簡易ナル方法ニテ述ヘタル本刑トシテ定メタルモノナリ最モ此ノ如ク定ムルハ業ニ已ニ吾人カ數多ノ事例ニ於テ遭遇セシ所ナリ〔第七十八條註解第四百九十九號乃至第五百十號參觀〕

〔附言〕頒布法典ハ文書ヲ以テスル脅迫ト口頭ヲ以テスル脅迫トノ間ニ毫モ區別ヲ爲

サス〇是レ恐ラクハ法律ヲ簡易ナラシメントノ希望ノ甚タシキニ因スルナラン

〔第七百五十六號〕法律ハ譬喩ノ圖畫ト符表トヲ同視ス抑、此ノ如キ圖畫符表ヲ爲ルニハ多少ノ時日ヲ費サ、ルヘカラス而シテ之レカ爲メニハ幾分カ精神ヲ勞スルモノナレハ因テ以テ罪ヲ犯スノ決心アリト謂フヘカラサルモ幾ハクカ人ヲ恐怖セシメテ憂苦ヲ與フルモノニ相違ナキナリ

法律ニ揭示スル所ノ圖畫及ヒ符表ヲ用ユルヲ往々ナルニ非サルヲ疑ヒナシト雖モ亦必スシモ之レヲ用ユルヲナキニアラス而シテ法律カ文書ヲ使用スルカ如ク之ヲ罰スルハ正當ノトトス蓋シ若シ之レヲ罰セサルキハ犯者ハ法網ヲ免カレンカ爲メ文書ヲ以テスル脅迫ト同一ノ恐怖ヲ人ニ加ヘンカ爲メ必ラス此手段ニ因ル可キヲ明カナリ〇故ニ例ヘハ人ヲ殺ス可シト脅迫セントスル者ハ人ヲ殺スノ圖畫ヲ製シ其中ニ被害者タルヘキ者ト脅迫ヲ爲スヘキ者トヲ摸擬シ以テ此圖畫ヲ被害者タルヘキ者ノ眼目ニ觸レシムルカ如シ又放火若クハ堤防毀壞ニ付テハ被害者タルヘキ者ノ家屋ノ火災ニ罹リタルカ又ハ溢水ノ爲メ流出スル圖畫ヲ製スルカ如キ皆是ナリ

〔第七百五十七號〕單純ノ形容ヲ以テスル脅迫ニ至リテハ法律上之レヲ記載スルヲ怠レリ是レ蓋シ形容ノ脅迫ハ直チニ其形跡ヲ失ヒ且ツ人ヲ恐怖セントノ意思充分之レアリトノ事ノ證據ヲ失フ程ノ種々ノ抗辨ヲ爲スニ容易ナレハナリ然リト雖モ公ケノ官吏ノ職務執行ニ關シテ其前ニ於テ之レヲ脅迫スルカ如キニ至リテハ之レヲ以テ不敬トシテ罰ス可キナリ〔第六百六十九條參觀〕

第三百六十五條

〔第七百五十八號〕本條ニハ文書ヲ以テスル脅迫又ハ口頭ヲ以テスル脅迫ノ二箇ノ加重情

狀ヲ規定ス而シテ此二箇ノ情狀トモ唯一ノ脅迫中ニ集聚スルヲ得ルモノナレハ則チ四分一ノ加重ヲ併科ス可シ

本條ニ掲クル殺人器械トハ火ヲ生スル「ア、フ、ヨ」器械及ヒ白武器「ブ、ラ、ン、シ、ユ」ニシテ發火ノ武器ニ對ト稱スル所ノ鎗、劍、刀、短劍ノ如キモノノミチ云フニアラスシテ棒、先キノ尖リタル棒、竹鎗其他人ヲ死ニ至ラシムヘキ刺穿又ハ挫碎ノ器械チ云フナリ○丸ヲ込メサル銃ト雖モ脅迫ヲ受クル者ニ於テ丸ノ無キヲ知ラサルハ其脅迫ノ効力被害者ノ爲メニ同一ナレハ之レヲ殺人ノ器械ト看做シ以テ本條ヲ適用スヘシ

本條ハ殺人器械ノ明顯ナル事即チ人ノ眼目ニ觸ルヘキモノタルヲ要セリ蓋シ其眼目ニ觸ル、ハ脅迫ヨリ生スル恐怖心ヲ増加スルモノナリ

茲ニ疑團ヲ生ス可キ一箇ノ場合在リテ存ス即チ殺人ノ器械ヲ明顯ニ携帯シタルモ脅迫ヲ受クル者盲目ナル場合はレナリ○但シ此場合ニ於テハ脅迫ヲ爲シタル時ニ之レヲ觀タル證人アリシト否ヲ區別ス可シ若シ證人アリシキハ證人ハ其脅迫ヲ受クル盲人ニ對シテ犯者ノ武器ヲ弄スル旨ヲ告知スヘキカ故ニ盲人自カラ對手ノ武器ヲ携帯スルヲ觀タルト同様にレハ其恐怖ハ常人ト敢テ異ナルヲナシ若シ又證人ナキハ脅迫者ノ所持スル武器ヲ以テ顯明ナルモノト看做ス可カラズ

夫レ顯明ナル武器ノ携帯ハ死及ヒ毆打創傷ノ脅迫ノ罪ヲ加重スルニ過キス然レトモ放火又ハ毀壞セントノ脅迫ニ付テモ刑ノ加重ヲ認許スルヲ要トス故ニ吾人ハ本條ニ燃燒スヘキ(アンフ、ラ、マ、ー、ブル)物件ト爆裂スヘキ(エキ、ス、プ、ロ、フ、ー、ブル)物件ヲ携帯スルノ事ヲ加ヘタリ例ヘハ藁、礮性ノ物質、火藥又ハ「ギ、ナ、ミ、ット」ト稱スル爆發藥ノ如シ

刑ヲ加重スルノ場合トシテ本條ノ第二項ヲ設ケタルモ是レ亦有益ノ事ナリ抑、司法行政若クハ軍事ニ關スル公ケノ官吏其職務執行ニ際シ脅迫ヲ受クルヲ往々ニシテ之レアリ故ニ斯ノ如キ脅迫ヲ嚴重ニ罰スルハ大ニ社會ノ利益トスル所ナリ○此場合ニ於テハ既ニ第百七十一條ニ於テ讒謗及ヒ不敬ノ場合ニ爲シタルカ如ク官職ノ高下ヲ斟酌スルヲ以テ緊要ナリト思考ス故ニ中央官憲ニ關シテハ更ニ刑一等等ヲ加フヘシ

第三百六十五條第二

〔第七百五十九號〕 本條ニ掲クル所ヲ見レハ我草案ト佛蘭西法典トハ外形ニ於テハ甚タ異ナレルカ如シト雖モ其實左程然ルニハアラス○佛蘭西法典ハ(第三百五條乃至第三百八條)指圖又ハ條件ヲ附シテ脅迫ヲ爲シタルキハ大ニ之レヲ重大ノモノト爲セリ佛蘭西法典ノ嚴格處分ハ(該法典ハ甚タ嚴格ヲ旨トセリ)概チ「此指圖又ハ條件ヲ附シテ脅迫スル云々」トノ情狀ニ基キタルモノナリ

勿論一見スル所ニ於テハ純粹ノ脅迫ニシテ條件ノ附着セサルハ其條件ノ附着シタルヨリ一層恐怖セシムルモノ、如シ何トナレハ純粹ノ脅迫ニ於テハ脅迫セラレタル者ハ危険ヲ免カル、ノ手段ヲ發見セサルモ條件ノ附着シタル脅迫ニ付テハ危険ヲ免カル、ノ手段ヲ發見スルモノナレハナリ

然レハ指圖又ハ條件附ノ脅迫ハ金額、有價物、役務又ハ請取證書ノ強取強得(エキストルシヨソ)ノ性質ヲ有スヘク而シテ暴行ヲ以テスル盜罪ノ一種即チ一個ノ重罪ヲ構造スルモノナリ故ニ本條ハ犯罪カ未遂又ハ闕効ニ過キサル場合ヲ記載(原文ニ「アリユジヨソ」(暗ニ示スノニ因リ起草者「マンシヨソ」(記載)ナル文字アリドモ穩當ナラザルナル文字ヲ以テ之ヲ替ヘタリ)シタルモノニシテ若シ其脅迫カ輕罪ノ性質ヲ有スルニ過キサルキハ法律上罰セサル所ノ情狀ハ即チ此未遂又ハ闕効ノ情狀ナリ○故ニ法律ハ脅迫ノ未遂犯ヲ罰セス其故何トナルニ脅迫ハ甚ダ速カナル所爲ナレハ其之レヲ始メタル後チ犯人ノ意外ノ情狀ニ因テ中止スルコトアリトハ爲シ難ケレハナリ○吾人ノ茲ニ脅迫ノ未遂犯ヲ罰セサルコトハ是レ蓋シ獨國法典アルノ故ニシテ若シ獨國法典ニ於テ「脅迫ノ未遂犯ヲ罰スヘシ」ト定メタル規則ヲ設ケサリシニ於テハ吾人ハ此ノ如キ注目ヲ爲サ、ルヘキナリ(獨國法典第二百四十一條)○又吾人ハ脅迫ヲ行フテ之レヲ遂ケサル場合ハ未タ嘗テ之レヲ見サルナリ○而シテ強取ノ脅迫ト異ナルハ蓋シ強取ハ人ヲ脅迫スルノ外尙モ他ノ目的

ヲ有スルモノナレハ乃チ強取ノ際ニ脅迫アルモ此脅迫ノ如キハ以テ犯罪ノ全部ヲ構造セズシテ唯犯罪ノ一元素タルニ過キサルナリ

第三百六十六條

〔第七百六十號〕脅迫ノ害惡ヲ自己ノ身體ニ受ケスシテ其近親中ノ者若クハ朋友ノ身體ニ及ホスヘキ時ハ其脅迫ヲ受クル者ハ其害惡ヲ以テ自己ノ身體ニ受クルト同様ニ思惟シ又ハ自身ニ受クルヨリモ一層甚ダシク思惟シテ之レカ爲メ大ニ恐怖スルコト往々ニシテ之レアルハ言ヲ俟タサルナリ

〔附言〕此事項ニ付キ舊草案ハ血屬親ト姻族ノミヲ揭示セリ余ハ之レニ代ルニ「他人」(オートルイ)ナル一層廣キ文ヲ以テセリ是レ蓋シ此場合ハ「自己又ハ他人ノ身體生命」ノ正當防衛ノ事項ニ掲ケタル規則ニ類似スルニ由ルナリ(第三百五十條)

斯ノ如キ場合ニ於テハ其脅迫ヲ受ケタル人ハ常ニ口頭又ハ文書ニテ直チニ之レヲ受ケタルモノチ云ヒ決シテ其害惡ヲ蒙ルヘキ人チ云フニアラサルコトヲ注視スルヲ要ス○例ヘハ子ニ對シテ其父ヲ殺サント脅迫シ又ハ父ニ對シテ其子ヲ殺サント脅迫シ或ハ又夫ニ對シテ其婦ヲ殺サント脅迫シタルキハ其脅迫ヲ蒙リタル者ハ第一ノ場合ニ於テハ子第二ノ場合ニ於テハ父第三ノ場合ニ於テハ夫ナリ而シテ此等ノ者ハ獨リ次條ニ掲ケタル所ニ從ヒ告

訴ヲ爲スヲ得ルモノトス是レ蓋シ此場合ニ於テハ脅迫者ヨリ其脅迫ニ由テ害スヘシト述ヘタル人ハ常ニ其脅迫ヲ知ラサルコトアルハ言ヲ俟タサレハナリ

第三百六十七條

〔第七百六十一號〕 本條ニ於テハ充分稀ナル場合ノ一ヲ掲ケタリ此レ起訴カ全ク檢察官ニ屬セシテ豫メ被害者ヨリ裁判所ヘ告訴スルヲ要スル場合ナリ○斯ノ如ク普通法ニ抵觸スル規則ヲ設ケタル理由ヲ知ルハ容易トス抑脅迫ヨリ生スル社會ノ損害ハ其脅迫ヲ受ル人ノ被ムル恐怖ニアリ而シテ其被害者ノ安全ハ隨分長キ時間多少重劇ニ害セラル、ナレハ獨リ被害者其恐怖ノ實際重劇ニシテ又永延ナリシハ何程ナルヤヲ查定シ得ルモノタリシコト明カナリ故ニ檢察官ハ其職權ヲ以テ起訴ヲ爲スモ其脅迫ヲ受ケタル者裁判所ニ出テ嘗テ自カラ毫モ恐怖セス且ツ脅迫トテモ甚シキモノニアラサレハ唯戯弄ト見做セリト陳述スルカ如キコトアラサシムルヲ要ス又檢察官ニシテ不詮索ノ起訴ヲ爲シ脅迫ヲ受ル者ノ承諾ナクシテ起訴ヲ爲シ恐怖ノ害惡ヲ受ケタル者ト爲スルハ其者ノ榮譽ハ妨害セラル、モノナリ

本條ハ告訴ヲ必要トスル場合ニ一箇ノ例外ヲ設ケタリ此レ公ケノ官吏其職務執行ニ際シ公然ト之レヲ脅迫スルナリ此場合ニ於テハ公ケノ職行アルモノニシテ法律ハ此所爲ヲ罰

セズンハアルヘカラス此際官吏ニ於テ其脅迫ニ付キ恐怖ヲ懷キシト懷カサリシトテ問ハス官憲ニ對スル不敬ヨリモ一層甚クシキ斯ノ如キ所爲ヲ不問ニ措クカ如キハ是レ官吏ノ爲スヘカラサル所ナリ

〔附言〕 此例外規則ハ更ニ舊草案ニ加ヘタルモノニシテ第三百六十五條ノ法文ニ加ヘタル件ノ結果ナリ

強取ノ場合ニ於テハ被害者ノ告訴ヲ待タスシテ起訴スルヲ得ルハ敢テ疑フヘキニ非ス其故何トナルニ強取ノ場合ハ本條即チ第三百六十七條ヨリモ前ニ設置シアリト雖モ本條ハ之ニ適用ス可キモノニ非スシテ強取ニ適用スヘキ箇條ハ第四百二十七條ナレハナリ

第三百六十八條

〔第七百六十二號〕 本條ニ於テ罰スルモノハ決シテ脅迫ニアラスシテ其結果ナリ本條ニ豫定スル所ノ社會ノ損害ハ恐怖憂苦ニ止マルコト非ス即チ脅迫ニ因テ加ヘタル所ノ恐怖ハ回復シ得ヘカラサル損害ヲ生スルカ或ハ又被害者ノ死ヲ致スコトアルナリ故ニ犯者ヲ懲罰スル刑モ亦一層重キヲ要トス

〔附言〕 本條ニハ前數條ノ刑ヨリモ常ニ一層重キヲ要スルカ故ニ吾人ハ之レヲ重ク爲シタリシカ前數條ノ刑ト雖モ亦尋常脅迫ノ場合ノ刑ヨリ既ニ重キモノナリ

精神ノ素ヨリ軟弱ナル者ヲ恐怖セシムルキハ之レカ爲メ遂ニ其智覺ヲ失フニ至ルノ例ハ
往々コシテ是レアルモノナリ○又其恐怖ヨリ生スル無期ノ毀傷又ハ死亡モ或ハ之レ無キ
ヲ保セス例ヘハ脅迫ヲ受クル者危害其身ニ迫ルモノト思惟シ之レヲ避ケント欲シテ急ニ
逃走スルノ際深ク其身ヲ傷フカ又ハ死スルニ至ルカ如シ○若シ其受ケタル毀傷ニ因リ被
害者無期ノ癡疾ニ至ラサルキハ則チ本節ノ始メニ掲ケタル三ヶ條ヲ適用シテ罰スヘキモ
ノナリ

第三百六十九條

〔第七百六十三號〕脅迫ヲ爲ス者ハ唯其戲弄ニ出テタリト雖モ之レヲ受クル者誤リテ眞ニ
恐怖スルヲ往々コシテ之レアリ就中戲弄ノ最モ危險コシテ大不幸ヲ生スル場合ハ脅迫ス
ル者彈藥ノ存セサル銃ナリト誤信シテ其實丸込シタル銃ヲ發砲スルカ如キ是ナリ○然
レトモ此ノ如キモノハ疎忽ニ由テ加ヘタル毀傷又ハ殺害ノ場合ニ入ルヘキヲ勿論ナリ
前條及ヒ本條ニ於テ注目スヘキ緊要ノ事アリ即チ此ニケ條ニ豫定シタル場合ニ於テハ被
害者ノ告訴ヲ要セスシテ起訴ヲ爲スヲ得ル事是ナリ而シテ此場合ニハ第三百六十七條
ヲ適用ス可キニアラス何トナレハ之レヲ適用セントスルモ其辨明ヲ附スルヲ能ハサレハ
ナリ

第八節 墮胎

婦女ノ承 第三百七十條 暴行ニアラサル手段ヲ用キテ故意ニ婦女ニ墮胎ヲ爲サシメタル者ハ(婦女
諾ヲ經テ 承諾ヲ經テ)二月以上二年以下ノ重禁錮及ヒ四圓以上貳拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、第
事 三百三十一條○佛刑、第三百十七條第一項)

婦女自カ 墮胎ヲ承諾シ又ハ自カラ墮胎シタル婦女ノ刑ハ前項ノ刑ニ同シ(刑、第三百三十條○佛刑、第
ラ墮胎ス 三百十七條第二項)

婦女ノ承 第三百七十條第二 (婦女ノ承諾ヲ經スシテ之レニ墮胎セシメタルキハ三月以上三年以下
諾ヲ經ス シテ墮胎 スル事)ノ重禁錮及ヒ六圓以上三拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ

婦女ノ死 第三百七十一條 墮胎ノ爲メ婦女ヲ死ニ致スノ意ナシト雖モ之レカ爲メ死去シタルキハ犯
スル事 者ニ科スヘキ刑左ノ如シ

婦女墮胎ヲ承諾セシキハ(犯者ヲ)一年以上四年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上四拾圓以下ノ罰
金ニ處ス

婦女墮胎ヲ承諾セサリシキハ二年以上五年以下ノ重禁錮及ヒ貳拾圓以上五拾圓以下ノ罰金
ニ處ス(刑、第三百二十一條)

醫師ニ對 第三百七十二條 醫師、醫學得業生、製藥者又ハ產婆ニシテ故意ヲ以テ墮胎セシメタル者ニ
スル刑ノ

墮胎

加重

對シテ(母ノ身體ノ危害ヲ豫防スルカ爲メ醫師等ニ於テ墮胎ヲ要スト認メタルキハ此限ニ在ラス)前條々ニ掲ケタル刑ノ區別ニ從ヒ其刑ニ一等ヲ加ヘテ科ス可シ(刑、第三百三十二條) ○佛刑、第三百十七條第三項)

故意ニアラサルモ暴行手段ヲ以テ墮胎セシムル事
故意ニ因レル墮胎
婦女ノ死

第三百七十三條 懷胎ノ婦女ナルヲ知テ故意ニ非サルモ毆打又ハ暴行ヲ加ヘテ之ヲ墮胎ニ至ラシメタルキハ一年以上四年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上四拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ
故意ニ重劇ナル毆打又ハ暴行ヲ加ヘテ墮胎ニ至ラシメタルキハ二年以上五年以下ノ重禁錮及ヒ貳拾圓以上五拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、第三百二十四條)
右何レノ場合ニ於ケルモ又墮胎ニ至ラシメタルト否トヲ問ハス若シ其毆打又ハ暴行ニ因テ癱疾又ハ死ヲ致セシキハ普通法ノ刑ヲ適用ス可シ(刑、第三百三十五條)
第三百七十三條第二 (墮胎ノ未遂犯ハ之レヲ罰ス可シ)(刑、零)

要旨

第七百六十四號 我國ニ於テハ如何ナル理由アツテ墮胎ヲ輕罪トシテ罰スルニ過キサル乎。

第三百七十條及ヒ第三百七十條第二

第七百六十五號 婦女ノ承諾ヲ經テ爲セシ墮胎ト其承諾ヲ經サル場合トノ區別

第七百六十六號 墮胎ニ關スル暴行手段ト其他ノ手段トノ區別

第七百六十六號第二 草案ニハ採用セサル所ノ頒布法典ノ特別場合

第三百七十一條

第七百六十七號 墮胎ニ因テ婦女死去シタル場合ニ於ケル佛蘭西法典ノ闕典ヲ本草案ニ於テ補充セシ事

第三百七十二條

第七百六十八號 醫師、製藥者等ニ對スル刑ヲ加重スル事附其例外

第七百六十九號 墮胎兒ノ父ニ對シテハ何故刑ヲ加重セサル乎

第三百七十三條

第七百七十號 重劇ナル毆打及ヒ暴行ニ因レル墮胎

第七百七十一號 意思ノ事項ニ關スル區別

第七百七十二號 無期ノ癱疾、婦女ノ死去附重罪ノ刑

第三百七十三條第二

第七百七十三號 罰スヘキ未遂犯

墮胎

〔第七百六十四號〕 夫レ墮胎ノ罪ハ歐洲過半ノ法律殊更佛國ノ法律ニ於テハ(刑法、第三百十七條)クرائم(重罪)ナリト名稱シタルモ本法ニ於テハ唯之レテ(デリー)輕罪トシテ罰スルニ過キス

頒布法典ニ於テハ草案ヨリモ尙ホ一層墮胎ニ關スル罪ヲ減輕セリ加之該法典ハ此場合ノ一切ノ罰金ヲ削除セリ是レ吾人ニ於テハ其理由ヲ見サル所ナリ

墮胎ノ罪ニ關シテ此ノ如ク輕キ處分ヲ用ヰタルニ至リタル理由ニハ二個ノ考案アリテ存スルモノ、如シ而シテ此犯罪ハ其刑罰ノ輕キニ係ハラス人ノ生命ニ對スル犯罪ナリ蓋シ胎兒其母ノ胎内ニ在ルモ業ニ已ニ母ト分別シタル一個ノ人體ヲ具備シタルニ相違ナケレハナリ

今其考案ヲ掲ケンニ胎兒將來生育スルヤ否ノヲハ常ニ不慥ナルモノナリ故ニ墮胎ノ罪ハ其生命ヲ害スルヨリモ寧ロ有利ナル運賦ヲ毀棄シタルモノナリトハ是レ第一ノ考案ナリ
○此理由ハ本法外ノ制法ニ於テ主トシテ採用セシモノナルヘシ蓋シ此制法ニ於テハ墮胎ノ罪ヲ罰スルハ子殺シノ罪ヨリモ大ニ輕ケレハナリ又墮胎ヨリ生スル社會ノ害惡ハ極メテ輕ク其道徳ノ害惡ニ至テモ亦極メテ輕シ何トナレハ犯者ハ明カニ胎兒ノ生活スルヲ見サルカ故ニ其犯罪ヲ遂クルニ當リ之レヲ停止スルヲ少ナケレハナリ

又第二ノ考案ハ前述ノ法制ニ於テハ墮胎ノ罪ハ明瞭ニ豫定シアラザリシモノナリ(蓋シ是レ或ハ墮胎ニ關スル法律ハ支那ニ基因スルノ故ナラン乎)故ニ此ノ罪ハ刑罰ヲ免カレシヲ往々ニシテ之レアリ是ヲ以テ吾人ハ斯ノ如ク俄カニ法律中ニ現出シタル重罪ノ刑ヲ用ユルヲ避ケタル所以ナリ

又日本ノ風俗ヲ非難スル者ノ說ニハ日本ニ於テハ墮胎ハ西洋諸國ヨリモ一層夥多ナリト述ヘタルモ未タ其證左アルニアラス其レハ扱テ置キ日本ヲ以テ支那及ヒ印度ニ比スルニ墮胎ノ數極メテ僅カナリ故ニ以テ本法ニ定メタル禁錮ノ刑ハ更ニ其數ヲ減スルニ足レリトスヘシ而シテ若シ又立法者ノ豫見スル所果シテ誤リニ歸スルハ其刑ヲ加重シ之ヲ五ヶ年ノ禁錮ト爲シ或ハ又輕懲役ニマテ至ラシムルモ容易ナルヲナリ

第三百七十條及ヒ第三百七十條第二

〔第七百六十五號〕 佛蘭西法典ハ婦女ノ墮胎ヲ承諾シタルト否トヲ區別セス○我舊草案モ亦此區別ヲ爲サ、リシト雖モ吾人ニ於テハ之レヲ區別スルヲ要スルモノト信ス

〔附言〕 外國法典ノ過半就中白耳義法典(第三百四十八條以下)獨乙法典(第二百十八條乃至第二百二十條)及ヒ伊太利刑法草案(第三百六十四條以下)ハ皆此區別ヲ爲シタリ抑、婦女ノ墮胎ヲ承諾シタルモ之レカ爲メ共犯者ノ罪科ヲ減少スルニアラサルハ敢テ疑

フヘキコアラス何トナレハ婦女墮胎ヲ承諾スルハ隨意ニ其墮胎ノ手術ニ從ヒ若クハ墮胎ニ至ルヘキ藥品等ノ配劑ニ干與シ之レヲ飲下スルヲ以テ乃チ該犯罪ノ共犯人トナル者ナレハナリ○然レハ婦女ニ於テ墮胎ヲ承諾セサリシキハ其犯罪ヲ加重シタリ何トナレハ此場合ニ於テハ一個ノ權利ヲ害スルニアラスシテ二箇ノ權利即チ母及ヒ子ノ權利ヲ害スレハナリ

〔第七百六十六號〕 又我草案ハ墮胎ノ手段中ニ區別ヲ設ケ以テ佛蘭西法典ト異ナレル規則ヲ設ケタリ即チ佛蘭西法典ニハ一箇ノ規則中ニ「食料、飲料、藥品、暴行其他墮胎スルヲ得セシムル一切ノ手段」ヲ合記スルト雖モ我草案ニ於テハ暴行ト其他ノ手段トヲ區別シ以テ毆打又ハ暴行ニ由テ得セシメタル墮胎ヲ一層嚴重ニ罰シタル事是ナリ○此ノ如キ區別ヲ爲シタル辨明ハ第三百七十三條ニ於テ記載ス可シ

〔第七百六十六號第二〕 頒布法典(第三百二十三條)ニハ草案ニ記載セサリシ條例ヲ加ヘタリ然レハ吾人ハ之レヲ採用スルノ必要アリト信セス今此條例ヲ佛語ニ翻譯スルキハ稍曖昧ニ歸スルナキヲ保セサレハ先ツ之レヲ翻譯センニ「或人脅迫又ハ欺術ヲ以テ懷胎ノ婦女ヲ墮胎セシメタル」場合ナリトセンニ此場合ニ於テハ「脅迫又ハ欺計」ニ因テ犯者カ婦女自カラ墮胎スルヲ決心セシメタルヲ指ケタルヤ勿論ナリ然ラハ則チ吾人ノ見ル所ニ

於テハ此事實ハ特別ノ法文ナクハ此事項ノ原則ト集合シタル一般ノ原則ニ從フテ罰スヘキモノ、如シ即チ其犯者ハ墮胎ノ罪ノ教唆者(プロボカトール)ナレハ共犯人タルニ外ナシ是ヲ以テ婦女ノ墮胎シタルハ隨意ニ出テサルモノナレハ之レヲ罰スルヲ得スト雖モ此教唆者ニ至テハ直チニ婦女自カラ墮胎ヲ爲シタル場合ノ刑ヲ受クルコ至ルヘシ(頒布法典、第三百三十條)○加之前述第三百二十三條ニ掲ケタル刑ハ犯罪トノ比例ヲ失フタルモノナリ蓋シ該條ニ掲ケタル刑ハ墮胎ノ爲メ婦女ヲ死ニ致シタル場合ノ刑ヨリモ一層重ケレハナリ

吾人ニ於テハ右第三百三十三條ノ場合ハ本草案第三百七十條第二及ヒ第三百七十一條第三項ノ適用ヲ受クルモノト信ス

第三百七十一條

〔第七百六十七號〕 佛蘭西法典ハ此事項ニ付キ一箇ノ闕點アリテ吾人ノ遺憾トスル所ナリト雖モ我草案ニ於テハ茲ニ之レヲ補充セリ夫レ墮胎ノ未遂犯又ハ既遂犯ニ因テ婦女ノ死ヲ惹起スルヲ往々ニシテ之レアリ而シテ此場合ニ於テハ普通法ノ刑ヲ適用スルヲ困難ナリ佛蘭西法典第三百十七條第四項、第五項ハ墮胎外ノ場合ニ關スルモノニシテ健康ヲ害スヘキ飲料又ハ物質ヲ人ニ施シ因テ其人ヲ多少重劇ナル疾病ニ罹ラシメタル場合ヲ豫定

シタリト雖モ之レカ爲メ其人ヲ死ニ致シタル場合ヲ想像セス然ルニ其死ニ致スヲハ被害者ノ年齢又ハ其身體組織ノ虛弱ニヨリ往々之レアルヘクシテ此結果ハ墮胎ヲ得セシムヘキ物質ニ關スルキハ更ニ恐ルヘキノモノナリ且ツ此死去ノ危險タル此場合ニ於テ墮胎ノ手術ヲ施スキハ尙ホ一層甚タシキモノナリ

佛蘭西ニ於テハ墮胎ノ刑ノ重劇ナルコ由リ婦女ノ死去シタル場合ヲ豫定セサルノ闕點ヲ以テ左程甚シク遺憾トスルニ及ハスト雖モ日本ニ於テハ此場合ノ刑罰ハ佛法ニ比スルニ甚タ輕ケレハ墮胎ヨリ生スル婦女ノ死去ヲ必ス豫定セスンハアルヘカラス而シテ本法ニハ此場合ノ刑ヲ一層重クシタリト雖モ猶ホ輕罪ノ刑タルニ過キス且ツ此刑タル婦女墮胎ヲ承諾セサリシ場合ニアラサレハ禁錮ノ刑ノ一般ノ最高點タル五年ニ達セサルモノナリ我草案ハ本條ニ於テ尋常ノ墮胎ト婦女ノ死去トノ間ニ存スル一種ノ中間ノ程度ヲ組成スル有形又ハ無形ノ癡疾ヲ豫定スルノ必要アリト信セス蓋シ斯ノ如キ有形又ハ無形ノ癡疾ハ却テ毆打及ヒ暴行ノ事項ニ於テ豫定スヘシ而シテ裁判所ハ尋常ノ墮胎ノ刑ノ最高點ニ依據シテ以テ相當ノ處分ヲ下スヘキモノトス

第二百七十二條

〔第七百六十八號〕 抑、婦女ノ出產ヲ助成スヘキ職業ノ者ニシテ墮胎ニ關スル罪ヲ犯スルハ

之レニ科スヘキ刑ヲ重クスヘキヲ當然ナリ

斯ノ如キ職業ニ従事スル者ニシテ天巧ノ助手タルヘキニ却テ其敵手ト爲リ即チ賄賂又ハ柔弱心ニ因テ胎兒ノ毀壞ヲ助クルニ於テハ道德上ニ於テ常人ヨリモ一層罪アル者ナリ又社會ノ害惡ノ點ヨリ觀察スルモ是レ亦常人ヨリモ一層罰スヘキモノトス何トナレハ此人々ノ臨席スルニ於テハ他ニ手術ヲ下サントスル者アルモ之レカ干涉ヲ妨ケ因テ以テ適宜ノ救助ヲ闕クアルヘケレハナリ加之醫師等ノ犯罪ニ至テハ常人ノ犯罪ヨリモ人ニ嫌疑セラル、ト少ナキカ故ニ法網ヲ免カル、ニ至ルヲ往々ニシテ之レアル所ナリ

製藥者ニ關シテ注目スヘキモノアリ何ソヤ曰ク若シ製藥者ニシテ墮胎スヘキ藥品ヲ賣却シタルノミニシテ自カラ之レヲ婦女ニ與ヘサリシキハ他人ノ實行シタル墮胎ノ罪ノ從犯トシテ罰セラル、ニ過キサル事はナリ(第二百二十二條第一項參觀)

佛國ノ法文ヲ觀ルニ產婆ハ分娩術ニ關スル職業ノ故ヲ以テ墮胎ニ關スル刑ヲ加重スヘキ人々ノ中ニ含蓄セシメス故ニ產婆ニ對シテハ同法第三百十七條第三項ノ規則ヲ適用スルヲ難シ是レ固ヨリ該法典ノ脫漏ニ過キサレハ我草案ニ於テハ之レヲ避クルノ注意ヲ爲セ

醫師等ノ犯罪ニ關シテハ右ニ述フルカ如ク其刑ヲ加重セリト雖モ今ヤ此加重ノ規則ニ一

箇ノ例外ヲ設ケタリ而シテ此例外規則ヲ適用ス可キ場合トハ醫師等自己ノ隨意ヲ以テ婦女ヲ墮胎セシメタリト雖モ其目的ハ分娩又ハ懷胎ノ爲メ母ノ死去スヘキヲ認メテ其危険ヲ豫防セントスルコト出テタル場合ナリ○又法文ニ此例外規則ヲ設ケスト雖モ刑ヲ適用スルコト付テハ犯人罪ヲ犯スノ意思ヲ有スルコトヲ要スル一般ノ原則ニ從ヒ裁判所ニ於テハ此闕點ヲ補フ可キコト勿論ナリ然レトモ若シ此例外ヲ示サ、ルキハ醫師等ニ於テ墮胎ノ刑ニ觸ル、ヤチ恐レ自己ノ權利ノ有無ニ疑惑ヲ懷キ遂ニ其懷胎シタル婦女ヲ死セシムルコト至ルコトアルヘシ○故ニ伊太利法典(第二百六十六條第二項)ハ此例外規則ヲ指示スルノ無益ナラサルヲ覺リテ之レヲ其法文ニ掲ケリ故ニ吾人ハ今伊太利法典ニ倣ヒタリ

〔第七百六十九號〕 本法ハ出生スヘキ子ノ私シ又ハ適法ノ父ニシテ墮胎ノ犯罪人タル者ニ對シテ刑ヲ加重セス何トナレハ其罪科タル如何ニ重キモノトスルモ墮胎ヲ承諾シタル婦女ノ罪科ヨリ一層重キモノニアラサレハナリ又其婦女ノ承諾ナキ場合ニ於テ其父ト稱スル者ニ對シテ刑ヲ加重セントスルモ之レヲ爲スニハ裁判所ニ於テハ本案裁判前ニ豫シメ其父タルヤ否ヤノ問題ヲ審理セスノハアルヘカラス然ルニ其父タルヤ否ヤノ問題ヲ決スルハ既ニ尋常ノ場合ニ於テ甚ダ困難ニシテ或ハ兒子ノ出生前ニ之レヲ決スルコト難カル可シ

第二百七十三條

〔第七百七十號〕 夫レ犯罪ノ爲メニ使用スル手段ノ性質ニ因リ即チ惡心ノ極メテ夥多ナル手段ナルカ若クハ社會ノ害惡極メテ大ナルモノナレハ之レカ爲メ其犯罪ノ重劇トナルコト往々ニシテ是レアル所ナリ

〔附言〕 伊太利法典(第二百六十五條第四項)ハ「父」ニ對スル刑ヲ加重セスシテ「夫」ニ對スル刑ヲ加重セリ是レ親タル身分ノ證據ヲ得ルノ困難ヲ除クモノナリ

吾人ハ本節ノ首メニ於テ暴行ニ因スル墮胎ハ其他ノ手段ニ因スルモノヨリモ一層嚴酷ニ罰スヘシトノコトヲ論述セリ○此レ蓋シ三箇ノ理由アリ○第一毆打及ヒ創傷ハ業ニ已ニ自カラ一箇ノ犯罪ナリ故ニ墮胎ノ罪ト合スルキハ則チ犯罪ノ合併ヲ生スレハナリ是レ其一層重キ刑ニ處ス可キ理由ト爲スニ足レリ○第二婦女ノ懷胎スルヲ知リナカラ之レヲ暴行ニ毆打スルキハ假令ヒ之レヲシテ墮胎セシムルノ意ナキモ其惡心タル尋常ノ場合ヨリモ頗ル大ナルモノナリ其故何トナルニ分娩ハ慈母ノ職務ニシテ眞ニ之レヲ尊重スヘキモノナルハ勿論ナレトモ尙ホ其他懷胎シタル婦女ハ尋常ノ婦女ヨリモ毆打又ハ暴行ヲ受ケントスル場合ニハ逃走若クハ其他ノ手段ヲ以テ之レヲ避クルノ困難アルヘケレハナリ○第三故意ヲ以テ懷胎ノ婦女ヲ毆打シ又ハ之レニ暴行ヲ加フルキハ遂ニ之レヲ死ニ致スコアリ

故ニ此場合ニ於テハ故意ニ出テサル殺害ナリトモ亦必ス之ヲ重罪ノ刑ニ處シテ罰セヌン
ハアルヘカラス若シ否ラサレハ墮胎ノ罪アルカ爲メ毆打暴行ニ關スル尋常ノ刑ヲ加重
セス却テ之レヲ減輕スルカ如キ奇怪ナル結果ヲ生スルニ至ル可シ

〔第七百七十一號〕 本法ハ本條第一項ニ於テ故意ノ毆打及ヒ暴行ノ犯人「婦女ノ懷胎セシチ
知リシ」場合ヲ想像セリ此レ其墮胎セシムルハ故意ニ出テサリシカ又ハ故意ニ出ツルモ
其證據ナキ場合ナリ然レトモ墮胎ヲ豫見シテ之レヲ恐ル可キモノナリ

本條第二項ニ於テハ暴行ヲ以テ故意ニ墮胎セシメタル場合ヲ想像ス故ニ二箇ノ犯罪即チ
墮胎ノ罪ト暴行ノ罪トノ集合ハ未タ之レカ爲メ重罪ノ刑ヲ惹起セスト雖モ最モ重劇ナル
輕罪ノ刑コト罰セリ而シテ此場合ニ於テハ第三百七十一條ニ豫定シタルカ如キ婦女ノ死
ヲ致サスト雖モ該條ト同一ノ刑ヲ採用シタリ

〔第七百七十二號〕 抑、毆打創傷ニ因テ無期ノ癱疾又ハ死ヲ致スニアラサレハ重罪ノ刑ヲ適
用スヘキニ非ス即チ重罪ノ刑ヲ適用スヘキ場合ニ於テハ普通法ノ刑即チ場合ニ因リ輕懲
役又ハ重懲役ノ刑ニ處シ若シ又豫謀アリシキハ有期徒刑ニ處ス可シ(第三百三十四條乃
至第三百三十七條參觀)

故ニ此改正案ニ於テハ佛蘭西法典ニ爲ス所ノ嚴正處分ト同一ノ處分ヲ爲スニ至リタルヲ

ヲ見ルヘシ而シテ我カ草案ニ於テハ刑ノ順序程度ヲ守リタレトモ佛蘭西法典ノ之ヲ守ラ
サルハ吾人ノ遺憾トスル所ナリ

又普通法ニ因レハ刑ノ加重ヲ併合スルヲ以テ茲ニ無期ノ徒刑ニ至ラシムルモノト信スル
者アルヘシ其故何トナルニ暴行ニ由テ故意ニアラサル死ヲ致スルハ重懲役ヲ以テ罰スル
ニ至ルヘク(第三百三十四條)若シ其暴行ハ豫謀ニ出テシキハ有期徒刑ヲ用ユヘク(第三
百三十七條)若シ其暴行ニテ墮胎ニ至ラシメントセシキハ犯罪ノ牽連スルニ付キ更ニ刑
ヲ加重スルニ至レハナリト(第三百二十八條)○然レモ吾人ニ於テハ斯ノ如ク解釋スルハ
法律ノ正當ノ解釋ト認定セス蓋シ若シ暴行ニシテ他ノ犯罪ニ牽連シ而シテ他ノ犯罪ハ暴
行手段ヲ容易ナラシムルモノニ過キサルキハ茲ニ豫謀ノ事ハ必ス附着シアルモノニシテ
且ツ犯罪ノ牽連スルニ付キ暴行ノ刑ノ法律上ノ加重ニ大ニ影響ヲ及ホスモノナリ故ニ茲
ニ二箇ノ加重ヲ宣告スルハ是レ其豫謀若クハ牽連シタル犯罪ヲ再ヒ罰スル者ト云フ可シ
〔附言〕 本項掲クル所ノ重要ナル注目ハ之レヲ第三百二十八條ノ註解ニ於テ脱漏セリ
故ニ吾人ハ之レヲ増補ノ卷ニ於テ掲ク可シ

第三百七十三條第二

〔第七百七十三號〕 舊草案ハ墮胎ノ未遂犯ヲ罰セサルナリ○蓋シ此刑罰ヲ設クルヲ忘レ

タルニアラスシテ墮胎ノ既遂犯ノミチ罰スルモノト見ユル佛蘭西法典ノ影響ヲ受ケタルニ因レリ(第三百十七條第二項及ヒ第三項)

佛國大審院ノ判決例ニテハ重罪ノ未遂犯及ヒ効力ヲ缺キタル重罪ハ其既遂犯ト同様ニ罰スヘシト掲ケル同法第二條ノ原則ニ例外規則アルヲ認定スルヲ拒ミシト雖モ此例外規則ヲ設ケタルニ相違ナク之レヲ設ケタリトスルハ是レ前述ノ規則即チ第三百十七條第二項第三項ノ最モ正當ナル解釋ナルカ如シ蓋シ該條第二項第三項ニハ墮胎ノ罪ノ刑ハ左ノ條件即チ「墮胎ヲ爲シタルキ」墮胎ヲ爲シタル場合ニ於テハ「ナル條件ニ服從シタレハナリ加之此例外規則即チ墮胎ノ未遂犯ヲ罪セストノヲ辨明スルニ付テハ數多ノ理由アリテ存スルモノニシテ其理由ハ悉ク反對ノ證據アルマテハ真正ノモノナリ扱テ其理由ハ左ノ如シ「夫レ墮胎ノ未遂犯ノ搜索タル甚タ困難ノモノニシテ從フテ錯誤ニ歸スル重大ナル危險ヲ提出スルニ至ルヘシ例ヘハ或ル婦人其懷胎シタルニ由テ不快ナルヲ感シテ自己ノ健康ニ有益ナリト信シタル藥劑ニシテ其實己レノ一身ヲ妨害シ又ハ其懷胎シタル兒子ニ有害ナルモノヲ自カラ飲ミタルカ又ハ人ヨリ受ケテ飲ミタルヲ往々ニシテ之レアリ故ニ墮胎ノ未遂犯ノ被告人ニ於テハ其着手シタル目的ハ懷胎シタル婦女ノ苦痛ヲ除カシメントニアリシト答辯スルノ常ニ容易ナルヘシト是レ世人カ墮胎ノ未遂犯ヲ罰セストノ事

由チ辨明スルニ付キ主張スルノ理由ナリ

然レモ若シ此理由ヲ以テ墮胎ノ未遂犯ノ場合ニ認許スル以上ハ其既遂犯ノ場合ニ於テモ亦之レヲ主張スルニ毫モ差支ナシ即チ被告人等ハ常ニ其善意ナルヲ申張シ其使用セシ藥劑ノ効力ヲ知ラサリシト述フヘケレハナリ○其レハ扱テ置キ其惡意アルヲノ全ク明カナルヘキ場合アリ例ヘハ婦女又ハ其他ノ被告人ニシテ墮胎ノ事項ニ付テ人ニ助言ヲ依頼シ墮胎ノ方法其結果等ヲ知了スルヲ請求シ又ハ彼等ニ於テ賄賂ノ性質アル贈物ヲ供與シ又ハ領收セシ場合はナリ

要スルニ佛法典ニ由レハ重罪ノ未遂犯ヲ其重罪同様ニ見倣シテ罰シ又我草案ニ由レハ二等乃至三等ノ減輕ヲ以テ罰スル所ノ一般ノ原則ニ抵觸スル規則ヲ設ケルニ付キ未タ充分ナル規則アルヲ見ス○左レモ我草案ニ由レハ墮胎ハ輕罪ニ過キスシテ其自ツカラ重罪タル暴行ニヨリ生スルキニアラサレハ重罪トナラサルニ由リ第百二十九條ニ述ヘタル如ク茲ニモ墮胎ノ罪ノ未遂犯ヲ罰スル所ノ特別規則ヲ加入スルヲ要トス

(附言) 墮胎ノ未遂犯ハ白耳義法典(第三百四十八條)及ヒ伊太利刑法草案(第三百六十五條第二項)共ニ之レヲ罰シタリ獨乙法典墮胎ノ未遂犯ニ付キ例外規則ヲ設ケサリシニ依リ(第二百十八條乃至第二百二十條)重罪ノ未遂犯ヲ罰スル所ノ一般ノ原則ヲ適用

セリ(第四十三條以下)

第九節 幼者、老者、病者又ハ癡疾者ヲ遺棄スル事

寮園ナラ
サル地

第三百七十四條 故意ヲ以テ五年以下ノ幼者ヲ寮園ナラサル地ニ遺棄シ又ハ遺棄セシムル者ハ其事ノミニ因テ一月以上一年以下ノ重禁錮及ヒ五圓以上貳拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(佛刑、第二百五十二條)

老者、癡疾者又ハ疾病者ニシテ自カラ生命保存ヲ爲シ難ク且ツ自己ノ需用ヲ辨シ難キ者ヲ同上ノ地ニ遺棄セシメタル者ニ對シテ同上ノ刑ヲ適用ス可シ(刑、第三百二十六條)

寮園ノ地 第三百七十五條 十二年以下ノ幼者又ハ其他前條ニ指示セル者ヲ寮園ノ地ニ遺棄シタルハ四月以上四年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上四拾圓以下ノ罰金ニ處ス(刑、第三百三十七條○佛刑、第三百四十九條)

給料ヲ受ケタル看守附加重 第三百七十六條 遺棄セシ人ノ看守ヲ給料ヲ受ケテ好意ニ擔當シタル者ニ對シテハ前二條ニ掲ケタル刑ニ一等ヲ加フ可シ(刑、第三百二十八條○佛刑、第三百五十條、第三百五十三條)

遺棄ヨリ生スル癡疾傷死 第三百七十七條 人ヲ遺棄シ因テ之ヲ第三百二十五條及ヒ第三百二十六條ニ豫定シタル無期ノ癡疾、身體切斷又ハ疾病ニ至ラシメタルハ第三百二十五條及ヒ第三百二十六條ニ記載シタル刑ニ照シテ重キニ從フテ處斷ス(佛刑、第二百五十一條)

遺棄ノ爲メ死ニ致セシキハ犯人死ニ致スノ意ナキト雖モ重懲役ニ處ス可シ(刑、第二百二十九條)

寮園ノ地ニ遺棄セシ場合ニ於テハ豫謀ノ爲メニ定メアル一等ノ加重ヲ適用ス可シ(犯人寮園ノ地ニ人ヲ遺棄シテ死ニ致スノ意ヲ有シ且ツ實ニ之レカ爲メ死ニ致セシキハ謀殺ノ刑ヲ適用ス可シ)(刑、零○佛刑、第三百五十一條)

救助ヲ怠ル事 第三百七十八條 何人ト雖モ自己ノ所有地又ハ自己ノ監督スヘキ地内ニ幼者、老者、癡疾者若クハ疾病者ノ遺棄、迷失スルヲ發見シテ之レヲ引取ラヌ又ハ之レカ引取リテ承諾スル者又ハ其地方ノ官憲ニ之レヲ引渡サ、ル者ハ寮園ノ地ニ遺棄スル罪ヲ犯セシ者ト同様ニ看做シ只其刑ニ一等ヲ減シテ科ス可シ(刑、第三百四十條)

看守ヲ蒙ル者ノ還付ノ虧 第三百七十九條 法律又ハ合意ニ因テ幼者、老者、癡疾者又ハ疾病者ノ看守ヲ爲ス者之レカ還付ヲ請求スル權利アル者ノ還付ノ請求又ハ公ケノ官憲ヨリ還付ノ請求アルモ之レヲ還付セス且ツ其幼者等ノ逃走ノ理由ヲ辨明セサル者ハ輕懲役ニ處ス可シ(刑、零○佛刑、第三百四十五條第四項)

要旨

幼者、老者、病者又ハ癡疾者ヲ遺棄スル事

第七百七十四號 遺棄ノ罪ニ關スル道德及ヒ社會ノ害惡

第七百七十五號 犯罪ノ元素ノ查定ニ關スル裁判所ノ權限

第三百七十四條

第七百七十六號 寥闕ナラサル地ニ遺棄スル事

第三百七十五條

第七百七十七號 寥闕ノ地ニ遺棄スル事

第七百七十七號第二 如何ナル理由アツテ法律ハ遺棄ノ未遂犯ヲ罰セサル乎

第三百七十六條

第七百七十八號 給料ヲ得タル看守人ニ對スル加重

第三百七十七條

第七百七十九號 遺棄ヨリ生スル癡疾、毀傷又ハ死去附普通法ニ照準シタル區別

第三百七十八號

第七百八十號 遺棄セラレタル者ヲ救助セサルキハ之レヲ遺棄スルノ罪ト同視スル事

第三百七十九條

第七百八十一號 看守人自己ニ寄托セラレタル者ヲ還付セサル場合附重罪ノ推測、駁論

及ヒ答辨

〔第七百七十四號〕 本節ニ豫定シタル一切ノ犯罪ハ社會ノ害惡トシテハ人ノ生命ニ關スル重大ナル危險ヲ提出シ且ツ犯罪者ノ道德上ノ害惡トシテハ概テ貪慾ニ因スル甚シキ不情ニシテ即チ勞働シ能ハサル者ヲ生育スルヲ免カレンカ爲メノ希望心ヲ提出スルナリ○抑、人ヲ遺棄スル土地ノ寥闕タルハ危險ヲ増加スルニ因リ乃チ刑ヲ加重スルモノトセハ此際犯罪者ノ道德上ノ害惡モ亦増加スト云フ可シ何トナレハ犯罪者ハ豫メ此危險アルヲ察シテ之レヲ止ムヘキニ之レヲ止メスシテ遂ニ其惡事ヲ遂ケタレハナリ

佛蘭西法典ハ(第三百四十九條乃至第三百五十三條)幼者ヲ遺棄スル罪ノミヲ豫定セリ我草案ニハ之レニ加フルニ老者、病者又ハ癡疾者ノ遺棄ヲ以テセリ

〔第七百七十五號〕 幼者ニ就テハ其年齡ヲ二期ニ別テ五年以下ト十二年以下トニ爲セリ老者ニ就テハ特別ニ定メタル年齡無シ何トナレハ有形無形ノ勢力ノ衰弱ハ人々之レヲ異ニスレハ未ダ六十歳ニ達セサルモ既ニ其體力又ハ精神ノ衰弱セシ者ハ老者トシテ看做シ六十歳ヲ越エタリト雖モ其強力壯健ナル者ニ至リテハ未ダ之レヲ老者ト稱セサレハナリ法律ハ幼者ト老者トヲ問ハス總テ其男女ノ姓ヲ斟酌セス然レトモ婦女ニ就テ論スレハ其柔弱ナルヲ以テ一層其老衰ヲ早ムルモノトシテ看做ス可シ

幼者、老者、病者又ハ癡疾者ヲ遺棄スル事

要スルコ其老者ト爲スト否ハ裁判所之レヲ査定スヘシ而シテ病者ノ病體及ヒ癡疾者ノ體
樣モ勿論裁判所ノ査定スヘキモノナリ

第三百七十四條

〔第七百七十六號〕 法律ハ本條ニ於テ遺棄ノ場所カ^{〇〇〇〇〇〇}ノ^{〇〇〇〇〇〇}ノ^{〇〇〇〇〇〇}ノ^{〇〇〇〇〇〇}ノ地ナ
ルヲ想像セリ此レ蓋シ遺棄ノ時ニ其地ニ人アリテ存セシ場合ヲ云フニアラスシテ彼ノ
通路、中庭又ハ人ノ住居スル家屋ノ附屬地ニ於ケルカ如ク屢々人ノ來ルヘキ場合ヲ云フ
ナリ○然レトモ此場合ニ於テモ亦裁判所ハ査定ニ關スル汎博ノ權利ヲ保有スルヲ要シ殊
更深夜ニ遺棄セシキノ如キハ其道路ヲ以テ塞闕ナル地ナリト申述スルヲ得又夜間入場
ヲ禁スルカ若クハ塞闕無人ノ地即チ公園地ノ如キ只晝間ノミ人ノ來ル地モ亦右ニ同シ
塞闕ナラサル地ニ遺棄サレタル者ハ永キ間人ノ救助ヲ受ケサル如キノ危險ヲ被ラサル者
ナレハ則チ犯者ノ刑輕シ而シテ幼者ニシテ老者、病者、癡疾者ト同様ニ保護ヲ受クヘキモ
ノトスルカ爲メニハ必ラス五年未滿ナルヲ要ス幼者五年以上トナリテ病者若クハ癡疾者
ニアラサルキハ自身ニ動搖シ自カラ人ノ來テ救助センヲ求メ又ハ明リテ探究スルニ相
違ナシ然ルニ此事ハ五年未滿ノ幼者、老者、病者又ハ癡疾者ノ爲シ得サル所ナリ
又本條ニ於テハ五年未滿ノ幼者ノ爲メニ特別ノ保護ヲ設ケタリ是レ蓋シ五年未滿ノ幼者

ハ假令ヒ之レチ塞闕ナラサル地ニ遺棄スルモ常ニ之レカ爲メ危險ヲ被ムルモノト看做シ
タレハナリ然ルニ等シク法律ノ保護ヲ加ヘタル幼者外ノ部類ノ人ニ至リテハ法律ノ文義
ニ依憑スルニ自カラ生命保存ヲ爲シ難ク且ツ自己ノ需用ヲ辨シ難キ者ニタルヲ要トス

第三百七十五條

〔第七百七十七號〕 遺棄ノ土地^{〇〇〇〇〇}即チ塞闕ナルキハ危險大ニ増加ス是ヲ以テ刑モ
亦前條ノ刑ニ四倍シタルモノナリ〔附言〕○實ニ塞闕ノ地ニ遺棄シタルキハ偶然ニ其被害
者ヲ發見スル迄ニハ甚ク永キ時間ノ經過スルヲアルヘシ故ニ此ノ如キ被害者ハ空腹、風
雨、霜雪ノ災害及ヒ猛獸ノ危害ヲ被ルニ至ル可シ

〔附言〕 頒布法典ハ〔第三百二十六條及ヒ第三百二十七條〕彼ノ懷胎ノ事項ト同様ニ本項
ニ於テモ亦罰金ヲ除キタリ吾人其何故タルヲ知ラス

前項ニ掲ケタルカ如ク塞闕ノ地ニ於テハ危險大ニ増加ストノ理由ヲ以テ本條ニ於テハ老
者又ハ癡疾者ト等シク法律ノ保護ヲ加ヘタル幼者ノ年齢ヲ十二年ト爲シタリ是レ刑ノ適
用ヲ一層廣大ナラシムルモノナリ

〔附言〕 頒布法典ハ佛蘭西法典〔第三百四十九條及ヒ第三百五十二條〕白耳義法典〔第三
百五十四條及ヒ第三百五十八條〕及ヒ伊太利草案〔第四百條〕ニ倣ヒ以テ土地ノ塞闕如何

幼者、老者、病者又ハ癡疾者ヲ遺棄スル事

ニ關シテ年齢ノ區別ヲ爲サス而シテ佛蘭西ト白耳義トノ兩法典ニ於テハ年齢チ一様ニ七年ト定メ伊太利草案ハ之レチ六年ト定メタリ然ルニ日本ノ頒布法典ニハ之レチ八年ト定メタリ

吾人ハ獨乙法ヲ看ルニ此犯罪ニ付キ毫モ記載スルコトナシ

〔第七百七十七號第二〕 法律ハ遺棄罪ノ未遂犯ヲ罰セス是レ吾人ノ注視スヘキコトナリ○抑モ脅迫ノ未遂犯罪ヲ罰セサルハ是レ其執行中ニ停止シ得ルモノタリト認ムルコト難キニ因レリト雖モ茲ニ遺棄ノ未遂犯ヲ罰セサルハ此ノ如キ理由ニ依據スルニアラス即チ遺棄ノ未遂犯ヲ罰セサルハ是レ輕罪ノ未遂犯ハ(例外ノ場合ヲ除キ)之レヲ罰スヘキニアラストノ尋常ノ理由ニ依據スルモノナリ扱テ其尋常ノ理由トハ輕罪執行ノ端緒ニ於テ犯罪ノ意思ヲ明瞭ナラシムルコト難ク且ツ恐ラクハ眞實ナルヘキモ虛偽ノ説明ヲ爲シテ害意ヲ隱蔽スルニ容易ナル事是レナリ

第三百七十六條

〔第七百七十八號〕 前二箇條ハ法律ノ効力ニ因リ看守者及ヒ擔當者タル身分ヲ有シナカラ自カラ其看守スル人ヲ遺棄セシ場合ニ殊更適用ス可シ蓋シ若シ之レニ適用セサルハ遺棄ノ罪ヲ犯サスシテ看守ト擔當トチ免カルヘケレハナリ

遺棄ノ罪ヲ犯シタル者自カラ好シテ報酬ヲ受ケ以テ人ノ看守ヲ承諾セシ者ナルハ此情狀ニ因リ該犯罪加重ス可シ蓋シ此場合ニ於テハ前ノ場合ヨリモ一層惡ムヘキ貪欲心アルヘシ何トナレハ犯者ハ法律上ノ責任ヲ免レンコトヲ探究セシニアラスシテ脆弱ナル人生ヲ妨害シ己レニ利益ヲ得ント探究シタルモノナレハナリ

〔附言〕 二二三ノ法制ニ於テハ遺棄ノ罪ヲ犯ス者見子ノ看守ヲ爲スヘキ身分アル者ナリシキハ之レカ爲メ刑ヲ加重セリ即チ遺棄ノ罪ニ關スル一切ノ場合ニ於テ白耳義法典ハ此ノ如ク爲シタリ(第三百五十五條及ヒ第三百五十九條)○佛蘭西法典ハ(第三百五十條及ヒ第三百五十三條)ハ犯人カ後見人(男女ノ後見人ヲ云フ)教師又ハ女教師ナルハ刑ヲ加重セリ(而シテ父ト母トチ記載セサルハ奇怪ノ事ト云ツヘシ)○伊太利法案ハ(第四十條)適正ノ父母(ナチュレール)ノ父母(正當ノ婚姻ヲ爲サスシテ擧ケタル子チ私生ノ子ト云ヒ其私生子ノ父母チ(ナチュレール)ノ父母ト云フ)又ハ養父母ニ對スルコトアラサレハ刑ヲ加重セス

以上述フル所ノ諸法典ハ老者、癡疾者ノ遺棄ノ罪ヲ豫定シテ以テ罰セサリシカ故ニ尊族親ノ遺棄ノ場合ノ刑ヲ加重セサリシナリ我草案及ヒ頒布ノ法律ニ於テハ此刑ヲ加重セリ(第十三節參觀)

幼者、老者、病者又ハ癡疾者ヲ遺棄スル事

他又右ニ述フル遺棄ノ犯人ノ受クル報酬カ定期ナルト一度ニ仕拂フタル者ナルトヲ區別スルニ及ハス但シ玆ニ注目スヘキハ若シ其報酬定期ニ渡スヘキ者ニシテ即チ彼ノ乳母ノ受クル報酬ノ如キ者ナルキハ多分其遺棄サレタル兒子ノ兩親ハ遺棄ノ節ニ不在ニシテ久シク其消失シタルヲ知ラスシテ引續イテ報酬ヲ送附セシヲナリト想像スヘキ事是ナリ

第三百七十七條

〔第七百七十九號〕 本條ヲ以テ第三百三十五條ノ刑ニ比スルコ本條ニハ刑一等等ヲ重クセリ是レ蓋シ確定ノ編纂ニ於テ第三百三十五條ノ刑ヲ減輕スルモ本節ニ於テハ減輕ヲ爲サ、リシニ依據スルモノナリ○吾人ニ於テハ唯、遺棄ノ所爲ノミニ於テ故意ノ毀傷ニ關スル刑ノ加重原由ヲ見ルヲ難キカ故ニ乃チ遺棄ノ地カ窺闖ナル場合ニ限リテ刑一等等ヲ加重スヘキモノナリト定メタリ蓋シ此場合ニ於テハ遺棄ノ犯人カ豫メ謀テ遺棄セラレタル者ヲ毀傷シタリト見做スヘキカ故ニ其毀傷ハ多分眞實ナルヘケレハナリ加之此場合ニ於テハ犯人カ善意ニ復シテ其遺棄ノ場所ニ立歸リ以テ被害者ヲ助クルヲ得ル時間アリタルニ之レヲ爲サ、ル者ナレハ其惡心ノ斷平トシテ動カサルヲ明カナリ

〔附言〕 頒布法典(第二百二十九條)ハ吾人ノ重キニ過クヘシト認ムル所ノ最初ノ刑ヲ保持セリ然レトモ土地ノ窺闖ノ事ニ付キ其刑ヲ加重スルヲナシ

然レトモ以上述フル所ヲ以テ土地ノ窺闖ナルヲハ遺棄ノ罪ノ構造元素ニアラスシテ唯其加重情狀ニ過キスト決定スヘカラス實ニ遺棄ノ地タル唯窺闖ナルト窺闖ナラサルトノ二者ニ過キサルモノニシテ其窺闖ナルノ性質ハ窺闖ナラサルノ性質ヲ重劇ナラシムルヲ得ス何トナレハ唯其窺闖ナルヲハ窺闖ナラサルヲ除キ之レニ代リタルニ外ナケレハナリ而シテ本條ニ於テハ却テ故意ノ遺棄罪ノ刑ヲ加重スルニアラスシテ其遺棄ノ爲メニ生シタル毀傷ノ刑ヲ加重スルヲニ關スルモノナリ故ニ吾人ハ土地ノ窺闖ナルヲカ毀傷ノ豫謀ノ一種ヲ定ムルモノト規定セリ

遺棄ノ爲メニ生シタル死去ニ關シテハ吾人ハ平常爲ス所ノ區別即チ犯人、人ヲ死ニ致スノ意思ヲ有セシカ又ハ有セサルカノ區別ヲ再出スヘシ(第三百三十四條參觀)而シテ毀傷カ豫謀セラレシカ故ニ死ニ致スノ意思モ亦自カラ豫謀セラレシモノナリト決スヘキニアラス即チ第三百三十四條ト第三百三十七條トヲ接近スルキハ吾人ヲシテ業ニ既ニ此二箇ノ意思ヲ分割セシメ且ツ此意思ハ各、獨立ノモノタルヲ認メシムルモノナリ

然レトモ吾人ハ窺闖ノ地ニ人ヲ遺棄スルニ於テ既ニ其人ヲ死ニ致スノ意思ノ存セシ場合ノ爲メニ更ニ末項ヲ加フルヲ要スト信ス然ルキハ故意ノ殺害ノ場合トナルモノニシテ而シテ此ノ如キ窺闖ノ地ニ遺棄スルノ所爲ハ善意ニ復シテ之レヲ改ムルヲ得タルニ之レ

幼者、老者、病者又ハ癱疾者ヲ遺棄スル事

ヲ改メスシテ遂ニ死ニ致シタリトノ意ヲ指示スルモノナレハ之レヲ罰スルニ故意ノ殺害ノ刑ヲ以テセリ○吾人ニ於テハ此事ヲ説明スルノ必要アリト認メタリ蓋シ其刑ノ重劇ナルト第七十九條末項ニ就テ生スヘキ一切ノ疑團ヲ除クカ爲メナリ

第三百七十八條

〔第七百八十號〕 急迫ナル危険ニ陥リタル者アリテ人之ニ遭遇シ其危急ヲ救助セサルモ其救助ヲ怠リタルノ一事ヲ以テ其者ヲ罰スルコトハ甚タ希ナリ概シテ此ノ如キ懈怠ヲ罰スルニ付テハ法律上救助ヲ命セシ場合ナルヲ要ス(第二百一十一條以下參觀)故ニ人若シ窺闖ナル土地ニ於ケルモ之ニ遺棄サレタル者アルヲ發見シ而シテ之カ救助ヲ爲サ、リシトセンニ其怠慢ニ付シタルハ惡ムヘキコトナリト雖モ法律ハ之ヲ罰セサルヘシ何トナレハ若シ此際法律ニ於テ必ラス其被害者ヲ救助スヘキ義務アリトセハ其救助ヲ爲スニ容易ナルヤ否ニ付キ無限ノ區別ヲ爲スヲ要シテ其區別ノ至微至細ニ涉リテ困難ヲ來スコトアレハナリ然レトモ吾人ハ本條ニ於テ救助ヲ怠リタルコト因リ刑法上ノ罰則ヲ要スル場合ヲ發見セリ即チ若シ土地ノ所有者ニシテ其所有地内ニ人ノ遺棄セラレタルヲ發見スルキ之レヲ引取ルノ責任ナキモノトセハ此被害者ノ地位ハ彼ノ窺闖ナル地ニ遺棄セラレタルキヨリモ更テコ劣惡ナリト云フヘシ何トナレハ窺闖ノ地ニ至リテハ假令ヒ其窺闖無人タルモ不意ニ

人來テ救助スルコトアレトモ外人ノ出入ヲ禁ザタル私有地ニ於テハ其所有者自カラ無感覺ナル以上ハ被害者ハ遂ニ死ニ至ルコト殆ソト必スレハナリ

〔第七百八十一號〕 今ヤ此懈怠ノ罪ノ刑ヲ規定シ以テ本條ノ註解ヲ終ル可シ

我草案ハ自己ノ所有地内ニ遺棄セラレタル者アルヲ知リテ救助セサル者ヲ以テ人ヲ窺闖ノ地ニ遺棄シタル犯人ト看做シタリ然レトモ右ノ如ク懈怠ヲ遺棄ノ事實ト同視スルニ付テハ稍ヤ適度ヲ超過シタリト云フヘシ是ヲ以テ懈怠ノ場合ニハ刑一等ヲ減シタルモノトス

右懈怠ニ附スルコト遺棄罪ノ後ニ於テ之レヲ助成シ且ツ其効力ヲ保障セントスル從犯ノ性質ヲ以テスルコトヲ得タルヘシ(此從犯ノ場合ハ第二百二十三條第三項(恐ラクハ第二百二十三條ノ誤リナル可シ)ニ於テ豫定シ茲ニ其法律上ノ適用ヲ受ケ且ツ刑一等ノ減輕自カラ證明セラル、所ノ場合ナリ)然レトモ幼者、老者又ハ癡疾者ノ人ノ私有地内ニ現存スルコトハ遺棄ヨリ由來スルコトアリト雖モ亦幼者等カ自カラ迷失シテ以テ人ノ私有地ニ立入ルコト往々是レアリ○斯ル場合ニ於テハ幼者等ヲ救フヘキノ感覺ナキ所有者輕罪又ハ重罪ノ從犯ニハアラス然レトモ其隨意ノ怠慢ヲ罰スヘキコト當然ナリ

故ニ吾人ハ己レノ隨意ヨリ出テ迷失シタル者ノ場合ヲ法文ニ加ヘ以テ我草案ノ條例ヲ維

幼者、老者、病者又ハ癡疾者ヲ遺棄スル事

持スヘシ而シテ此場合ニ於ケル刑ハ遺棄罪ノ從犯ノ刑タリト雖モ名稱ハ全ク異ナレルモ
ノトス

〔附言〕 我頒布法典(第三百四十條)ハ此事項ニ關シ甚タ輕キ刑(十五日以上六月以下)ヲ
宣告シ敢テ其救助ヲ闕キタルヨリ生スル結果ノ何タルヲ區別セス蓋シ其救助ヲ闕キタ
ルニ因リ遺棄セラレタル者又ハ迷失シタル者ノ死ニ至ルコトアルニ由ルナリ

第二百七十九條

〔第七百八十二號〕 他人ノ看守ヲ任セラレタル者其被看守人ヲ監督又ハ保護スルノ權利ア
ル者ヨリ之レカ還付ヲ申出ルモ其還付ニ應セス而シテ其應セサルノ理由ヲ證明セサルハ
ハ一箇特別ノ犯罪ヲ構造ス而シテ其犯罪ハ適宜ノ方法ヲ以テ規定シ且ツ罰スルニ充分困
難ノモノナリ何トナレハ其現ニ還付セラレサル者(還付ノ目)監禁セラレタルカ又ハ遺棄セ
ラレシカ若クハ重罪ノ原因ニ因リ又ハ唯輕罪ノ原因ニ因リテ死去シタルヤナ知ラサレハ
ナリ○他又法律ニ於テ罪責ヲ推測(フレジユメ)スルノ慣例ナシ即チ直接ノ證據ニ因テ罪
責ヲ證明スヘキモノナリ

然レトモ本條ノ場合ニ於テハ看守者カ明カニ其看守者タルノ本分ヲ破リタルコト論セリ
是レ他無シ其被看守者ヲ還付セサルニ在リ○勿論此被看守者自カラ密カニ逃走シ又ハ人

來テ之レヲ奪フコト或ハ之レ無キヲ保セス然レトモ此場合ニ於テハ其理由ヲ辨明スルノ證
據ヲ得ルハ容易ナルモノニシテ若シ之レヲ舉示セサルハ概ネ其看守人ノ罪責明瞭ナリ
○既ニ其罪狀明瞭ナル上ハ最早其被看守者ノ不在ハ如何ナル有罪ノ原因ニ出テタルヤナ
探究スルノ外ナシ而シテ吾人ハ其原因ノ夥多ニシテ各々其輕重ノ點ニ差アルコト容易ニ
知ルヘキナリ今其主タルモノヲ引證セハ故殺、故意ノ毆打創傷ニシテ人ヲ死ニ致スノ意
ニ出テサルモ之レヲ死ニ致セシ事、寒園ノ地ニ遺棄スル事、監禁又ハ過誤殺是ナリ○罪狀
ハ之レヲ推測セストノ一般ノ原則ハ茲ニ其例外ヲ受クルト雖モ少ナクモ最モ輕キ犯罪ヲ
推測シテ過誤殺ノ刑ヲ適用スルニ過キサルモノ、如シ然レトモ一層重劇ナル刑ヲ適用シ
テ假令ヒ重罪ノ刑(該刑中最モ輕キモノ)ヲ適用スルモ法律ハ正シク其希望スル目的ヲ達
シ即チ眞實ヲ知了シ又ハ由シヤ眞實ヲ知了セサルモ少ナクモ其輕罪ノ存セシニ過キサル
場合ニ於テ重罪ノ刑ナリトシテ罰スルニ至ラサルヘシ何トナレハ看守人若シ重罪ヲ犯セ
シ者ト推測セラレテ其刑ニ處セラレントスルハ際シ其實重罪ヲ犯サスシテ唯過誤殺又
ハ遺棄若クハ監禁ノ罪ヲ犯セシニ過キサレハ彼レ直チニ其旨ヲ自白シ而シテ其遺棄又ハ
監禁ノ場合ニ於テハ其犯セシ害惡ヲ回復セント勉ムヘケレハナリ○若シ又看守人眞ニ其
還付セサル人ニ對シ重罪ヲ犯セシ者ナルハ最早唯一箇ノ危險アルニ過キス他無シ本條

幼者、老者、病者又ハ癡疾者ヲ遺棄スル事

ニ述ヘタル刑カ犯人ノ適當ニ受クヘキ刑ヨリモ輕キ事是ナリ

〔附言〕 此事項ニ付キ佛蘭西法典ノ陳述スル刑モ亦重罪ノ刑ナリ(第三百四十五條第四項)○白耳義法典(第二百六十七條)ハ八日以上一年以下ノ禁錮ヲ宣告スル而已

我頒布法典ハ此事項ニ關スル一切ノ條例ヲ除キタリ是レ或ハ獨乙法典及ヒ伊太利法案ニ記載セサルニ因リ其例ニ倣ヒシモノナラン

〔第七百八十三號〕 本條ハ幼者、老者、癡疾者又ハ病者ノ看守ノ場合ノミチ豫定ス故ニ本條ヲ以テ囚徒ノ看守ノ場合ニ擴ムヘカラス○故ニ人若シ佛蘭西法典ノ如ク(第二百十條)囚徒ノ看守人其看守スル囚徒ヲ還付セサル場合ヲ豫定スルヲ必要ト信セハ看守人其看守スル囚徒ノ逃走ヲ助成セシ場合カ(第七百七十八條乃至第八十一條)又ハ不適法ノ拘留、不適法ノ監禁ノ場合(第二百一十一條乃至第二百十五條)ニ於テ豫定スヘキモノトス然レモ此場合ニ於テハ本條ト同一ノ危險ナクシテ又犯者ノ惡事モ之レヲ豫見スルニ一層容易ナレハナリ即チ第一囚徒ノ看守人ハ囚徒ニ死ヲ與ヘ又ハ之レヲ遺棄スルノ利益ヲ有セサルヘク加之レヲ監禁セント探求スルヲナシ蓋シ獄舎ノ看守長ハ容易ニ其犯罪ヲ發見シテ直チニ止息セシムルモノナリ故ニ看守人ハ唯其懈怠ニ因リ囚徒ノ逃走ヲ成サシメ又ハ之レヲ助成スル而已然ラハ則チ此場合ニ於テハ容易ニ其犯罪ヲ認知シ以テ前述ノ數條ヲ適用シテ

之レヲ罰スヘキモノナリ

〔附言〕 本節要旨中ニ第七百八十二號及ヒ第七百八十三號ヲ漏脱セリ吾人之レヲ増補ノ卷ニ於テ補載スヘシ

第十節 兒子又ハ幼者ノ略取及ヒ誘拐

アンレプマン
テトリルマン

十二年以下ノ幼者 第三百八十條 何人ト雖モ暴行又ハ脅迫ニ因リ若クハ欺計又ハ其他ノ手段ヲ以テ十二年以下ノ幼者ヲ之レニ對シテ威力ヲ有セシ者又ハ有効ニ之レカ看守ヲ爲セシ者ノ置キタル場所

ヨリ奪取シ又ハ誘拐スル者ハ二年以上五年以下ノ重禁錮及ヒ貳拾圓以上五拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、第二百四十一條○佛刑、第三百五十四條乃至第三百五十六條)

十二年以上ノ幼者 第三百八十一條 十二年以上二十年以下ノ幼者ニ對シ犯罪ヲ行ヒシキハ犯者ヲ左ノ如ク罰ス

- 第一 威力又ハ脅迫ニ因テ略取シタル場合ニ於テハ其刑ハ一年以上三年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上三拾圓以下ノ罰金タル可シ
- 第二 欺計、誑惑又ハ其他ノ手段ニ因レル誘拐ノ場合ニ於テハ其刑ハ六月以上二年以下ノ禁錮及ヒ五圓以上貳拾圓以下ノ罰金タル可シ(刑、第二百四十二條○佛刑、第三百五十四條乃至第三百五十六條)

兒子又ハ幼者ノ奪取及ヒ誘拐

〔何レノ場合ニ於テモ監禁ノ罪アレハ第三百六十一條ニ掲ケタル刑ヲ對照シテ重キヨ從フテ處斷ス可シ〕(刑、零)

從犯

第三百八十二條 略取又ハ誘拐サレタル兒子若クハ幼者ナルヲ知テ之レヲ自己ノ親族中ノ者、從者又ハ總テ其他ノ身分アル者トシテ收受シタル者ハ前條々ニ豫定シタル略取又ハ誘拐ノ從犯ト看做シ前條々ノ刑ニ一等ヲ減シテ罰ス可シ(刑、第三百四十三條第三百四十五條)

必要ノ告

第三百八十三條 前條々ノ輕罪ノ起訴ハ被害者又ハ之レヲ代表スル者ノ告訴又ハ告發ノ後ニアラサレハ生セス(但シ其輕罪カ職權ヲ以テ起訴スルヲ得ヘキ他ノ犯罪ニ附帶シタルハ格別ナリ)

結婚ノ効力

略取又ハ誘拐シタル場合ニ於テ犯人其略取又ハ誘拐シタル人ト適法ニ配偶セシキハ假令ヒ起訴ノ有効ニ始マリシキト雖モ其起訴ハ法律上當然ニ止息ス可シ(刑、第三百四十四條○佛刑、第三百五十七條)

發見シタル兒子燈
疾者又ハ被切斷肢體者トナリタル場
合

第三百八十四條 略取又ハ誘拐サレタル兒子又ハ幼者ヲ發見スト雖モ癡疾者、被切斷肢體者又ハ病者トナリテ之レカ爲メ犯人犯罪ニ無關係ナル意外ノ理由又ハ抗拒スヘカラサル原由ヲ證明セサルハ犯人ハ事ノ輕重ニ從ヒ豫謀ナクシテ故ヲニ加ヘタル肢體毀傷ニ關スル第三百三十五條及ヒ第三百三十六條ニ掲ケタル刑ニ處ス可シ

未タ發見セサル兒子

若シ兒子ヲ發見セスシテ其逃走ノ理由ノ證明ナキハ重懲役ニ處ス(刑、零)

逃走シタル二名ノ幼者

第三百八十五條 二十歳未滿ノ幼者二名同謀シテ其看守ヲ爲セシ者ノ權ヨリ逃避シタルハ刑ヲ免除ス

然レトモ其丁年ニ至ルマテハ(懲治場)留置ノ監禁ニ服從セシムルヲ得(刑、零)

兒子ノ更換

第三百八十五條第二 (詐欺ノ計策ヲ施シ一兒ヲ以テ他ノ一兒ニ更換シ其親族又ハ正當ノ看守人ニ對シ其眞偽ヲ誤ラシメタル者ハ二年以上五年以下ノ重禁錮及ヒ貳拾圓以上五拾圓以下ノ罰金ニ處ス)(刑、零)

未遂犯

第三百八十五條第三 (本節ニ豫定シタル輕罪ノ未遂犯ハ之レヲ罰スヘシ)(刑、零)

人ノ上ノ錯誤

第三百八十五條第四 (犯罪ヨリ被害者本人ノ上ニ生シタル錯誤ハ本節ノ刑ノ適用ヲ除却セス)(刑、零)

要旨

第七百八十四號 略取誘拐ノ罪ハ他ノ犯罪ノ端緒トナルモノナレハ此罪ニ關スル注目

第三百八十條

第七百八十五號 十二歳未滿ノ幼者ノ場合附同一ノ刑罰ヲ附シテ零取ノ罪ト誘拐ノ罪ト

兒子又ハ幼者ノ零取及ヒ誘拐

ヲ集合スル事

第三百八十一條

第七百八十六號 十二年以上ノ幼者ノ場合 附監禁ヲ爲シタルキハ其刑ト略取誘拐ノ罪ノ刑ト混淆スル事

第三百八十二條

第七百八十七號 略取又ハ誘拐後ノ所爲ニ因レル從犯ノ場合

第三百八十三條

第七百八十八號 告發ノ必要ナル事 例外ノ場合〇誘騙者ト其略取セシ女兒トノ結婚ノ効力

第三百八十四條

第七百八十九號 發見ノ時既ニ肢體ヲ切斷セラレタル兒子又ハ癡疾者或ハ病者トナリタル兒子若クハ未タ發見セサル兒子ノ誘拐者ノ罰責ノ推測

第七百九十號 兒子其誘騙者ノ處刑後ニ至リテ初メテ發見セラレタル場合

第三百八十五條

第七百九十一號 二名ノ幼者同謀シテ其看守ヲ爲セル者ノ權ヨリ脱逃セシ場合 附刑ノ除斥

第三百八十五條第二

第七百九十二號 草案ニ於テ兒子ノ隱蔽、兒子ノ發見ヲ爲サシメサル事之レニ關スル虛偽ノ申述ニ付キ條例ヲ設ケサルノ故ヲ論ス

第七百九十三號 實際他兒ヲ以テ一兒ニ更換スルニ付テノミ特別ナル法文ヲ必要トスル事

第三百八十五條第三

第七百九十四號 未遂犯ノ刑罰

第三百八十五條第四

第七百九十五號 犯罪ヨリ被害者本人ノ上ニ生シタル錯誤

〔第七百八十四號〕 極幼兒又ハ兒子ノ稱ヲ越ヘタル幼者ノ略取又ハ誘拐ハ本邦ニ希ナリト雖モ以テ此犯罪ヲ豫定セサルノ理由ト考フルヲ得ス〇又略取誘拐ハ他ノ犯罪ノ執行ノ端緒トナルモノナレハ略取誘拐ヲ以テ該他ノ犯罪ト混淆スルヲ避クルヲ要ス〇故ニ兒子ノ略取ノ罪ハ該兒子ヲ他邦ニ賣却シ奴隸ト爲サシメントスルカ如キ嚴格ニ罰スル所ノ重罪ニ先ツツアリ(第二篇第三章第二第十五條(百十五條ナル乎)強姦ノ重罪モ亦略取誘拐ノ罪ニ繼續スルヲアリ(第三百八十八條及ヒ第三百八十九條)總テ此等ノ場合ニ於テ若シニ

兒子又ハ幼者ノ畧取及ヒ誘拐

箇ノ犯罪カ繼續シテ相離ル、ノ時間甚ダ短ナレハ其一ハ他ヲ執行スルノ手段ニシテ乃チ此二箇ヲ以テ唯一ノ犯罪ヲ組成スルニ過キスト看做スヘケレハ其最モ輕キ刑ハ最モ重キ刑中ニ混淆スヘキモノナリ(第百十五條及ヒ第百十六條第二參看)

極幼兒ヲ略取スルノ目的ハ固ヨリ惡ムヘシト雖モ兒子ノ稱ヲ越ヘタル者ヲ略取スルノ目的ニ比スレハ尙ホ幾分カ犯罪ノ性質輕キモノナリ極幼兒ヲ略取スルハ是レ其兒ヲシテ多少危險アル身體ノ藝術ヲ學ハシメ以テ之レヲ公衆ノ觀ニ供シテ犯者自己ノ爲メニ金錢ヲ貪ルニ在リ○兒子ノ稱ヲ越ヘタル女兒ニ關シテハ則チ然ラス概ネ之レニ對シテ其德行ヲ汚サンカ爲メナリ故ニ此犯罪ハ次節ニ豫定シタル犯罪即チ略取ヲ爲サスシテ唯放蕩ヲ勸誘シタルニ過キサルモヨリモ一層重劇ナルコト勿論ナリ

第三百八十條

〔第七百八十五號〕 本條ハ一箇ノ條例中ニ同一ノ刑罰ヲ附シテ略取及ヒ誘拐ノ罪ヲ集記セリ之レニ反シテ次條ニ於テハ右兩犯者ヲ區別シテ論セリ何トナレハ威力又ハ脅迫ヲ以テ行フ所ノ略取ハ道德ノ點ヨリ論スルモ社會ノ害惡ノ點ヨリ論スルモ彼ノ欺計惡誘又ハ其他ノ詐欺ノ方法ヲ用イテ行フ所ノ誘拐ヨリモ一層重劇ナリ蓋シ欺計ヲ用ユル誘拐ニ付テハ一層被害者ニ自由ヲ與フルモノナレハナリ

然レトモ本條ノ場合ニ於テハ被害者ハ小兒即チ十二歳未満ノ幼者ナルニ因リ危險ノ點ニ至リテハ欺計ヲ用ヰタル場合ト脅迫又ハ暴行ヲ用ヰタル場合ト敢テ異ナル所ナク犯人ニ於テハ其何レノ場合ニ於テモ犯罪ヲ遂クルニ容易ナルコト同一ナルモノナリ

佛蘭西法典(第三百五十四條)ハ左ノ二點ニ付テハ我草案ヨリ一層嚴格ナリ、第一、同法典ハ懲役ノ刑ヲ宣告スト雖モ本草案ニ於テハ唯輕罪ノ刑ヲ宣告スルニ過キス、第二、同法典ハ被害者ノ幼者ナルヲ要シテ敢テ其幼者ノ年齢ヲ斟酌セス然ルニ本草案ハ之レト異ナリテ最モ重キ刑(二年以上五年以下ノ禁錮)ハ被害者ノ十二歳以下ノ場合ニノミ適用セリ故ニ若シ被害者十二歳以上ナレハ次條ニ於テ記載シタルカ如ク輕キ刑ヲ適用セリ

第三百八十一條

〔第七百八十六號〕 本條ノ說明ハ既ニ前條ニ於テ述ヘタル所ヲ以テ充分ナリ○然レトモ唯茲ニ注視スヘキハ法律カ略取又ハ誘拐シタル幼者ノ男子タルト女子タルトヲ區別セサル事はナリ是レ亦佛國法典ト異ナレル所トス尤モ略取又ハ誘拐ノ罪ハ本邦ニ於テモ佛國ニ於ケルカ如ク殆ント常ニ幼女ノ身ニ對シテ犯ス所ノモノニシテ殊更十二年以上ノ幼者ノ略取ハ概ネ皆チ女子ニ對スルモノナリ是故ニ法律ハ其刑ヲ重劇ナラシメスシテ唯此場合ノ爲メニ設ケタルモノト謂ツヘシ

兒子又ハ幼者ノ畧取及ヒ誘拐

前條ニ於テハ兒子ヲ略取シ又ハ誘拐セシ後之レヲ監禁セシ場合ヲ豫定セサリシナリ是レ蓋シ其略取誘拐ノ刑カ監禁ノ刑ヨリモ重キカ故ナリ然レトモ本條ノ場合ニ於テハ略取誘拐ノ刑前條ヨリモ輕キカ故ニ監禁ノ刑ノ重キキハ則チ之レヲ適用スルヲ利ナリトス

第三百八十二條

〔第七百八十七號〕 舊草案ニ於テハ略取又ハ誘拐セラレタル幼者ナルヲ知テ之レヲ自家ニ受收セシ者ハ略取又ハ誘拐ノ罪ノ「共犯人」ニ「コト、チートル」ト名稱セリ

頒布法典(第二百四十三條)ハ斯ル犯人ニ對シテ刑一等ヲ減シタルハ是レ最モ適正ノコトナラン然レトモ是等ノ犯人ニ適當ノ名稱ヲ附スルコトヲ怠レリ○吾人ハ此犯人ヲ以テ犯罪後ノ所爲ニ因レル「從犯」(コンプリス)ナリト信ス而シテ此場合ニハ刑一等ヲ減スルノ理由ヲ辨明シ且ツ此場合ノ充分希有ナルコトヲ注視シテ第二百二十二條第三項ニ豫定シタル所ナリ

第三百八十三條

〔第七百八十八號〕 略取又ハ誘拐ノ罪ハ大ニ一般ノ利益ヲ妨害スルカ故ニ乃チ檢察官ノ職

權ヲ以テ起訴ヲ爲スノ理由トモナル程ノモノナリト雖モ女兒ニ對シテ略取又ハ誘拐ノ罪

ヲ犯セシキニ至リテ殊更其家族ノ榮譽ト品位トニ影響ヲ及ボスモノナリ而シテ此際法廳

ニ於テ隨意ニ搜索ヲ爲スカ如キハ重大ナル不都合ヲ生スヘシ○是レ被害者又ハ之レヲ代

表スル者ノ告訴又ハ告發ヲ必要ト爲ス所以ナリ○吾人ハ本條ニ於テ伊太利法典(第二百五十條)ニ倣ヒ以テ略取ノ罪ニ附帶シタル犯罪ニシテ職權ヲ以テ起訴シ得ヘキモノ、場合ニハ一箇ノ貯存即チ例外ヲ設定ス而シテ此等ノ犯罪ハ監禁虐待猥褻ノ罪即チ是レナリ又犯人即チ惡誘者ト其略取又ハ誘拐セラレタル者ト正當ノ婚姻ヲ爲シタルキハ之レカ爲

メ有効ニ始メタル一切ノ起訴ト雖モ尙ホ止息スルニ至ルモノトス

法律ハ犯人ト誘拐セラレタル者トノ結婚カ已ニ廢止スヘカラサルモノトナリタル刑ヲ止

息セシムルヤ如何ノ問題ヲ裁定セヌ○伊太利ノ法案ハ明文ヲ以テ其止息スヘキモノナリ

ト決定ス(同草案第三百五十一條)○吾人ニ於テハ伊太利草案ニ倣フヘシトセス何トナレ

ハ若シ之レニ倣フキハ則チ第六十八條ニ列記シタル一般ノ原由中ニ入ラサル所ノ刑ノ消

滅原由ヲ之レニ加入スレハナリ而シテ若シ其犯罪ノ害惡ヲ多少回復スヘキ事實ニ由テ刑

ノ消滅スルモノナリト認定スル以上ハ其如何ナル點ニ迄認定スヘキヤ是レ實ニ困難ノ事

ナラン然レトモ既ニ其正當ノ婦トナリタル者ノ略取ノ爲メニ其夫トノ獄舎ニ禁錮セラレ

ハ是レ少シク奇怪ナルカ故ニ必スヤ恩赦ヲ請願スル權利ヲ實行スルニ至ルヘシ而シテ

此赦典ノ適用ハ最モ當然ナルヘク亦最モ希望スヘキモノニシテ之レヲ用非サルノ場合ハ

毫モナカルヘキナリ而シテ茲ニ之レヲ適用スル程最モ適正ニシテ又最モ希望スヘキ場合

ハ其他ニハ毫モ之レアラサルヘシ

第二百八十四條

〔第七百八十九號〕

本條ニ於テモ亦推測ニ由テ充分ニ他人ノ罪狀ヲ規定シタル場合ヲ論ス

○抑モ兒子ノ略取又ハ誘拐セラレテ其事實及ヒ其犯人ノ人違ヒナキコトハ證據ノ尋常ノ方法ニ由テ直チニ證明セラレタリ然ルニ其後其兒子ヲ發見セシモ既ニ嘗テ有セサリシ所ノ癡疾身體切斷又ハ疾病ニ罹レリ此際其損傷ハ犯人ノ所爲ナルカ又ハ其所爲ニアラサルモ犯人ノ略取シタルコトニ由來スルモノナリト直チニ證明スルヲ要ストセハ是レ常ニ難キコトナルヘシ然レトモ其犯人ノ所爲ニ出テタルカ又ハ略取ノ原由ニ出テタルカヲ證明スルノ事ハ最モ可信的ノ事ナルヘクシテ乃チ法律ニ於テ斯クハ推測セリト雖モ其略取ノ犯人ヲシテ之レニ其一切爲シ得ヘキノ方法ニ由テ己レヲ辨護スルノ權利ヲ附與スルナリ而シテ被害者ノ人證ヲ用ユルコトヲ得ルハ是レ此事項ニ甚タ大ナル影響ヲ及ホスモノトス

〔第七百九十號〕

本條第二項ハ兒子ノ發見セラレサル場合ヲ想像ス此レ兒子ノ監督ヲ爲セ

シ者ノ其兒子ヲ返還セサル場合ニ類似スルモノトス(第二百七十九條參觀)然レトモ本條ノ刑ハ兒子ヲ返還セサル場合ノ刑ヨリモ一層重シ是レ蓋シ過失ノ一層重大ニシテ重罪アリトスル推測モ亦一層大ナレハナリ即チ本條ノ場合ニ於テハ兒子ノ占有ヲ爲スコトニ付テ論スレハ是レ既ニ略取又ハ誘拐ノ罪ノ結果ニシテ一切ノ事變ニ對シ注意ヲ加ヘテ以テ其兒子ヲ看護スヘキノ義務ハ一層緊要ナリシモノニシテ其兒子ノ消滅シタルコトハ尙ホ又重罪アリトスルノ嫌疑ノ最モ重大ナルモノナリ

〔附言〕 頒布法典ハ此第二項ノ規則モ前項ノ規則ヲモ保持セサリシナリ○吾人ハ其創除シタルコトヲ遺憾トスル者アルヤヲ怖ル、所ナリ

本條第二項ノ事項ト第三百七十九條ノ事項トニ關シ充分微妙細密ナル問題起ルヘシ即チ兒子ヲ略取誘拐シ又ハ之レカ看護ヲ爲スヘキ者其兒子ヲ還付セスシテ而シテ該兒子ヲ訴訟ノ起リタルキニ發見セサルモノトセンニ乃チ其事實ニ付キ右略取誘拐又ハ還附ヲ爲サル者其種々ノ場合ニ從ヒ或ハ輕懲役或ハ重懲役ニ處セラレタリトセン○其後右ノ刑ノ廢止スヘカラサルモノトナリタルキニ兒子ヲ發見シタリトセンニ此時ニ於テハ右ノ處斷ヲ取消スコトヲ得ルヤ如何
曰ク決シテ之レヲ取消スヘカラスト明言ス可シ何トナレハ此場合ニハ既ニ裁判ヲ經タルノ効力アリテ且ツ再審ノ五箇ノ場合中ニアラサレハナリ(治罪法草案、第五百八十二條參觀)故ニ此場合ハ恩赦又ハ減刑ノ救助ヲ頼ンテ人爲ノ裁判ノ不完全ヲ醫治スヘキ場合ナリトス

兒子又ハ幼者ノ略取及ヒ誘拐

第三百八十五條

〔第七百九十一號〕 概シテ云ハ、十二歳ノ年齢ニ達シタル以上ニテ始メテ刑事上ノ責任ヲ生ス可ク而シテ十二歳以上二十歳以下ノ幼者ニ附シタル宥恕ハ完全[○]（アブソリュートワール）ナルコアラヌ唯減[○]輕（アッタニニアント）スヘキモノナル而已[○]本條ノ場合ニ於テハ二十歳ニ至ルマテ刑ヲ免除スルモノトス

然レトモ之レカ爲メ法律ニテ規定シタル場合ノ如何ナルヤハ吾人ノ注視セスンハアルヘカラサルモノナリ[○]抑モ本條ニ於テハ二十歳ノ幼者カ他ノ幼者ヲ略取誘拐シテ自己ノ家屋又ハ從犯ノ家屋ニ誘フタル場合ニ關スルニ非スシテ犯人自カラ其身ノ監護ヲ爲ス者ノ權ヨリ遁逃セシ場合ナレハ犯人相互ノ誘拐アルカ如シ故ニ人其何レカ犯人ニシテ何レカ被害者ナルヤヲ見ス[○]故ニ刑ヲ免除シタルハ是レ道理ノ命スル所ナリ

然レトモ再犯ノ危險アルヘキカ故ニ法律ハ右二名ノ幼者ヲシテ第九十三條ニ從ヒ懲治監ニ入場セシムルヲ許シタリ是レ適正ノ事ニ非スシテ何ソヤ

第三百八十五條第二

〔第七百九十二號〕 本草案ニ於テモ頒布法典ニ於テモ（兒子ノ身位（エター、シピール）ニ對スル重罪及ヒ輕罪ノ罰則ナキヲ奇怪ト爲ス者アラズ

歐洲過半ノ法律ハ場合ニ從ヒ或ハ兒子ノ隱藏（ルセルマン）又ハハシユプレシヨソ（身體又ハ身位ヲ隱藏スル罪）或ハハシユボシヨソ（婦ノ産マサルノ兒子ヲ以テ自己ノ産ミタル子ナリト虚偽ノ申立ヲ爲ス罪）若クハハシユブスチ、ユシヨソ（他人ノ子ヲ以テ自己ノ子ニ代替スル罪）ト名稱スル犯罪ニ付キ刑事上ノ法則ヲ有スルモノナリ

〔附言〕 佛蘭西法典（第三百四十五條乃至第三百四十八條）白耳義法典（第三百六十一條乃至第三百六十六條）獨乙法典（第六十九條及ヒ第七十條）伊太利刑法草案（第三百六十八條乃至第三百六十九條）

然レトモ此ノ如ク名稱ヲ附シタル事實ヲ密ニ調査セルキハ其一ハ既ニ豫定シタル犯罪中ニ入り他ハ後ニ適正ノ場所ヲ有スヘキヲ發見スヘシ[○]恐ラクハ唯兒子ノ代替ノ場合ノミニハ特別ノ條例ヲ要ス可クシテ此場合ハ則チ人ノ思考セサリシモノナリ

故ニ先ツ兒子ノ隱匿[○]ニ付テ論センニ若シ之レニ先ツ略取又ハ誘拐ノ罪アレハ是レ第三百八十四條ニ依テ罰ス可キモノナリ而シテ其隱匿者兒子ノ監護ヲ爲ス可キ者ナリシキハ第三百七十九條ニ依テ處分スヘキナリ又隱匿ノ罪ト監禁ノ罪ト併合スルヲアリ然ルキハ是レ亦刑罰ヲ惹起スヘキナリ

兒子ノ「シユプレシヨソ」ヲ爲スニハ二箇ノ手段アリテ存スルヲ會得ス可シ即チ該罪一

兒子又ハ幼者ノ畧取及ヒ誘拐

ハ兒子ノ有形ノ身體ニ對シテ行ヒ一ハ又法律上ノ人タル資格即チ其身位ニ對シテ行フモノニシテ其身位ニハ親族及ヒ社會ニ於テ有スル自己ノ權利ヲ含蓄スルモノナリ○抑モ其有形ノ身體ニ對シテ行フタル「シユプレシヨ」ニシテ殺害罪ヲ構造セサルモ亦前述二箇條即チ兒子ヲ誘騙シタル者若クハ兒子ノ監護ヲ爲ス者其兒子ヲ返還セサル場合ニ入ルヘシ○又兒子ノ身位ニ對スル「シユプレシヨ」ノ罪モ亦二箇ノ手段ヲ以テ行ハル、モノニシテ法律ヨリ定メタル時ト場所トニ兒子ノ出生ヲ陳述スルヲ止メタル事實ニ起因スヘシ然ルニ是レ民法ニ於テ出生ノ届ヲ爲スヘキノ義務ヲ或ル人々ニ負ハシメ以テ之レカ爲メ刑事上ノ制裁ヲ附着セルモノトス又右ノ「シユプレシヨ」ノ罪ハ兒子ノ身分證書ノ破壊ニ因テ成立スヘシ然レトモ此罪ハ身分證書外ノ證書例ヘハ結婚又ハ死去ノ證書ニモ關スヘキモノナルカ故ニ本條ニ於テハ特ニ此事件ヲ論究スルニ及ハサリシナリ

〔附言〕 身分證書ノ「シユプレシヨ」ハ第四百七十條第二項ニ至リテ豫定シ且ツ處分ス

ヘキモノトス○尤モ此犯罪ハ「公益ニ關スル」モノトシテ第二編第四章第七節ニ記載スルヲ以テ一層其地位ノ宜シキヲ得タルモノナラシメ然レトモ該節編纂ノ際ニハ此點ニ迄

思考セサリシナリ

兒子ノ「シユプレシヨ」ノ罪トハ贖ノ産マヤルノ兒子ヲ以テ自己ノ産ミタル子ナリト處

偽ノ申立ヲ爲スモノヲ云フ又兒子ノ「シユプレシヨ」ノ罪トハ他人ノ兒子ヲ以テ自己ノ子ニ代替スルヲ云フ○扱テ右第一ノ犯罪即チ婦ノ産マサルノ兒子ヲ以テ自己ノ産ミタル子ナリト虚偽ノ申立ヲ爲ス場合ニ於テ若シ身分證書ノ官吏ニ出産届ヲ偽リタルヨリ發生セシ犯罪ナレハ是レ眞ノ危険ヲ提出セス而シテ第二ノ場合即チ他人ノ兒子ヲ以テ自己ノ子ニ代替スルハ殆ント兒子本人ノ上ニ付キ身分證書ノ官吏ニ虚偽ノ申立ヲ爲スモノナルヲ以テ常トス右二箇ノ場合ニ於テハ公文書偽造ノ罪トシテ其犯罪ヲ罰ス可シ(第二百三十七條第三項)而シテ輕懲役ノ刑ニ處スルヲ以テ充分ナルカ如シ

〔第七百九十三號〕

特定ノ法文ヲ記載セスシテ刑罰ヲ附セントスルニ稍ヤ困難ナリトスル唯一ノ場合ハ彼ノ身分證書ヲ作ルノ際ニアラスシテ之レヲ正當ニ作りタル後ニ一兒ヲ以テ他ノ一兒ニ實際代替スル場合はレナリ例ヘハ乳母其養育ヲ負擔シタル兒子ノ代リニ惡意ヲ以テ己レノ子ヲ示シタル場合ノ如シ○佛蘭西ニ於テ貧困ナル家ノ母ニシテ奇怪ナル無思慮ニ因リ自カラ其慈愛ノ快樂ヲ除却シ惡意ヲ以テ己レノ兒子ヲ富有ナル家ニ入レ富有ナル家ノ兒子ニ自家ノ貧苦ナル地位ヲ受ケシメ以テ之レニ實子ノ有スル權利ヲ受ケシメンカ爲メニ其富有子ノ權利ヲ剝奪スル者往々ニシテ之レアル所ナリ○此場合ニ於テハ身分證書ノ變造モ公ケノ官吏ニ對スル虚偽ノ申立モノナシトス然レトモ道德及ヒ社會ノ害

兒子又ハ幼者ノ擧取及ヒ誘拐

惡ハ決シテ些少ナラス亦之レテ回復スルニ容易ナラス何トナレハ兒子ノ本人タルコトノ證據ハ其雙方ノ兒又ハ其中ノ一兒ニ付キ發見スルニ往々難キモノナレハナリ其發見シ難カラシムルハ是レ蓋シ犯人ノ目的ニシテ乃チ法律ハ玆ニ吾人ノ提出スル正條ニ於テ舉示スル所ノ危險ナリトスルモノナリ

第三百八十五條第三

〔第七百九十四號〕 草案ノ再閱前ニハ本節ニ豫定シタル輕罪ノ未遂犯ヲ以テ罰スヘキモノト爲サ、リシナリ是レ缺點ナルカ故ニ吾人ハ之レヲ補フノ必要アリト信ス蓋シ本節ノ犯罪ノ未遂犯ハ充分明瞭ナル性質ヲ有スルモノニシテ其他ノ輕罪ニ於ケルカ如キ正當所爲ト混淆スルノ恐れ無キモノナルヘケレハナリ

第三百八十五條第四

〔第七百九十五號〕 第八十九條ニ於テ吾人ハ犯罪執行ニ於ケル錯誤ハ必ラス罪責ト刑ノ適用トヲ除斥セサルコトヲ注視セリ然レトモ此事件ニ付テハ總則中ニ記入スヘキ原則ヲ設定シ得ルモノトハ信セサリシカ故ニ或ル犯罪ニ關スル特殊ノ條例ニ因テ處置スヘキモノナリト説キタリ(第八十九條註解第百六十五號第三參觀)〇是ヲ以テ既ニ第三百三十三條及ヒ第三百四十一條ニ於テ特定ノ人ニ對シテ行フタル故殺及ヒ故意ノ毆打創傷ニシテ目的

外ノ人ニ害ヲ蒙ラシメタルモノハ決シテ之レヲ不問ニ置カサルナリ

本條ノ場合ニ於テモ亦之レニ類スル條例ヲ發見ス即チ特定ノ幼者ヲ略取又ハ誘拐セント欲シテ其本人ニ人違ヲ爲ス者ハ(例ヘハ犯人カ從犯又ハ共犯ニ過キサレキ)恰モ其錯誤ヲ爲サ、リシキト同一ニシテ決シテ其罪責ノ輕キ者ニハアラサルナリ

〔附言〕 吾人ハ監禁ノ罪ニ付キ右ノ條例ニ類似スルモノヲ加フ可シト説キタリ(第八十九條註解第百六十五號第三ノ末項)然レトモ不注意ニテ之レヲ記載スルコトヲ怠レリ故

ニ第三百六十三條第二ナル一箇條ヲ組成スル條例ヲ増補ノ卷ニ於テ發見スヘキナリ
吾人ハ第八十九條ニ加フル總則ヲ以テ總テ是等ノ條例ニ代ユルモ亦適當ナリト信ス(第八十九條註解第百六十五號ニ爲シタル増補ヲ看ヨ)

第十一節 風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

第三百八十六條 男女ヲ問ハス十二年未滿ノ兒子ノ節操ニ背反スル所爲ヲ暴行ナク犯ス者ハ一月以上一年以下ノ重禁錮及ヒ五圓以上貳拾圓以下ノ罰金ニ處ス(刑、第三百四十六條)〇佛刑、第三百三十一條第一項)

暴行ヲ用
非スシテ
人ノ節操
ヲ害スル
所爲

第三百八十七條 男女ヲ問ハス十二年以上ニ至リタル者ニ對シ暴行又ハ脅迫ヲ以テ前條ノ所爲ヲ犯セシ者ハ同條ニ掲ケタル刑ニ處スヘシ(刑、第三百四十六條)〇佛刑、第三百三十二條

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

第三項

十二年以下ノ兒子ニ對シ暴行又ハ脅迫ヲ以テ同上ノ所爲ヲ犯セシキハ二月以上二年以下ノ禁錮及ヒ拾圓以上四拾圓以下ノ罰金ニ處ス(刑、第三百四十七條)○佛刑、第三百三十二條第四項

幼者ヲ姦淫スル事

第三百八十八條 十二年以下ノ女兒ヲ姦淫シタル者ハ輕懲役ニ處ス(刑、第三百四十九條)○佛刑、第三百三十一條第一項

強姦

(其女兒八年以下ナルキハ猥行ヲ爲シタル者ニ強姦ノ刑ヲ適用ス可シ)(刑、零) 第三百八十九條 何人ト雖モ威力又ハ重大ナル脅迫ヲ以テ十二年以上ノ婦又ハ娘ヲ強姦シタル者ハ輕懲役ニ處スヘシ(佛刑、第三百三十二條第一項)

睡眠、無感覺又ハ其他總テ強姦ノ重罪ヲ犯スノ目的ヲ以テ暴行又ハ欺計ニ因リ被害者ニ爲サシメタル意欲ノ停止ニ乘シテ該重罪ヲ犯セシキ亦前項同一ノ刑ニ處ス

暴行又ハ脅迫ヲ用シ或ハ前條(前項ノ誤リ)ニ豫定シタル方法ノ使用ニ因リ十二年以下ノ女兒ニ強姦ヲ行ヒシキハ重懲役ニ處ス(刑、第三百四十八條)○佛刑、第三百三十二條第二項

加重情狀

第三百八十九條第二 前條々ニ豫定シタル所爲ヲ左ノ人々ノ犯セシキハ該條々ニ掲ケタル刑ニ一等ヲ加ヘテ科ス可シ

被害者ノ尊族親

被害者ノ後見人又ハ管財人、教育人又ハ教師、主人又ハ棟梁或ハ總テ其他ノ人ニシテ被害者ニ對シテ法律上又ハ事實上ノ威權ヲ有スル者

被害者ノ僕婢又ハ前述ノ人々ノ僕婢

醫師、宗門ノ教職又ハ公ケノ官吏ニシテ犯罪ヲ行ハシカ爲メニ自己ノ身分ヲ濫用セシ者

(又ハ暴行ノ場合ニ於テ二名又ハ數名同謀シテ犯罪ヲ行ヒシ時)(刑、零)○佛刑、第三百三十一條第二項、第三百三十三條

告訴ノ必要ナル事

第三百九十條 總テ前數條ニ掲ケタル場合ニ於テハ重罪又ハ輕罪ノ起訴ハ被害者ノ成年者タルキハ其告訴、幼者タルキハ其法律上ノ代表者又ハ尊族親中ノ者ノ告訴アルニアラサレハ發生セズ

犯者ト被害者トノ適法ノ婚姻ハ第三百八十三條ニ循ヒ起訴ニ終了ヲ附スヘシ(刑、零)

毀傷及ヒ殺害ニ關スル刑

第三百九十一條 前數條ニ豫定シタル所爲ノ爲メニ死去、癱疾又ハ第三百三十四條第三百三十五條及ヒ第三百三十六條ニ豫定シタル身體上ノ毀傷ノ一ヲ生シタルキハ是等ノ箇條ニ掲ケタル刑ノ最モ重キモノニ一等ヲ加ヘテ科ス可シ(刑、第三百五十一條)

幼者ノ淫行ノ媒合

第三百九十二條 何人ト雖モ媒介シテ男女ヲ問ハサル二十歳以下ノ幼者(又ハ白痴ナルヲ

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

著明ナル者ノ一名又ハ數名ノ放蕩又ハ不品行ヲ勸誘シ又ハ補助スル者ハ二月以上一年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上四拾圓以下ノ罰金ニ處ス(刑、第三百五十二條○佛刑、第三百三十四條第一項)

從犯 贈與、約務、脅迫又ハ他ノ方法ヲ以テ此輕罪ヲ構造スル媒介ヲ爲サシムル者ハ共犯トシテ罰ス可シ

監視 [其外本條第一項ニ掲ケタル犯人ハ六月以上二年以下ノ監視ニ附スルヲ得] (刑、零○佛刑、第三百三十五條第三項)

加重 第三百九十二條第二 (第三百八十九條第二ノ第一項、第二項、第三項ニ豫定シタル身分ノ一ヲ有スル犯人ニ對シテハ前條ニ掲ケタル刑ニ一等ヲ加ヘテ科ス可シ) (刑、零○佛刑、第三百三十四條第二項)

婦ノ姦通 第三百九十三條 適法ノ有夫ノ婦姦通ヲ爲スキハ三月以上二年以下ノ重禁錮ニ處ス可シ (佛刑、第三百二十七條第一項)

共犯 該輕罪ノ共犯ハ同一ノ刑ニ處ス(刑、第三百五十三條○佛刑、第三百三十八條)
夫ノ告訴 第三百九十三條第二 姦通ノ起訴ハ夫ノ告訴(又ハ夫ヨリ姦通ノ原由ニ因リ離婚又ハ贈與ノ廢止ニ於ケル民事上ノ請求)アルニアラサレハ發生セス

公末權ノ拋棄 (告訴及ヒ民事上ノ請求ハ常ニ確定裁判ニ至ル迄ハ願下ケテ爲スヲ得可シ)
白痴ナル夫 (夫若シ白痴ナルキハ夫ノ最近親二名ノ參同シタル上ニテ後見人ヨリ告訴ヲ爲シ又ハ之レヲ願下ケルヲ得可シ)

起訴ノ終了 確定裁判前ニ生シタル夫婦ノ和合夫ノ死去又ハ婦ノ死去ハ其婦及ヒ其共犯人ニ對スル起訴ニ終了ヲ附ス

夫ノ告訴ノ權ヲキ 夫若シ其婦ノ姦通ヲ教唆シ又ハ補助セシキモ亦其告訴ノ効ナキモノトス(刑、第三百五十三條○佛刑、第三百三十六條、第三百三十七條第二項○民法、第三百八條、第三百九條)

重婚 第三百九十四條 何人ト雖モ自己ノ適法ノ婚姻ノ關係ヲ脱セサルヲ知了シナカラ更ニ正式ヲ履ンテ適法ノ婚姻ヲ結約シタル者ハ六月以上三年以下ノ重禁錮及ヒ拾圓以上五拾圓以下ノ罰金ニ處ス可シ(刑、第三百五十四條○佛刑、第三百四十條)

要旨

第七百九十六號 風儀ニ關スル相異ナレル六箇ノ犯罪ヲ本節ニ豫定シタル事○本節ハ重婚ヲ掲ケルニ嚴正ナル場所ニアラサルモ其之レヲ玆ニ掲クルノ故ヲ論ス

第三百八十六條及ヒ第三百八十七條

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

第七百九十七號 第三百八十六條及ヒ第三百八十七條ニテ罰シタル所爲ノ一般ノ性質附
該所爲ニハ罰ス可キ未遂犯ナキ事

第七百九十八號 佛蘭西法典ト異ナレルヲ論ス

第七百九十九號 事實ノ査定ニ於テ裁判所ノ必要ナル權利

第八百號 被害者ノ年齢及ヒ暴行ノ影響ヲ及ホス事

第八百一號 佛蘭西法典ニハ過度ノ嚴格處分ヲ爲シタリト雖モ本草案ニハ之レニ倣ハサ
ル事

第八百二號 茲ニ本法ハ被害者ト犯人トノ間ニ男女ノ性ノ異ナレル事ト犯人ニ於テ淫行
ノ目的ニ出テタル事トヲ必要トセサル事

第三百八十八條

第八百三號 十二歳以下ノ女兒ト姦淫シタル事、女兒八歳未滿ナレハ此所爲ヲ以テ強姦
ト同視スル事

第三百八十九條

第八百四號 強姦ノ事附強姦ヲ構造スル性質、被害者ノ年齢ノ區別
第八百五號 姦淫ノ所爲前ニ被害者ノ意欲ヲ停止スル爲メニ暴行又ハ欺計ヲ用キタル場

合テ強姦ノ場合ト同視スル事

第三百八十九條第二

第八百六號 人々相互ノ身分ニ基キタル刑ノ加重附犯人被害者ニ就テ有スル法律上又ハ
事實上ノ權

第八百七號 行爲者ノ數名ナル事

第三百九十條

第八百七號第二 起訴ノ爲メニ告訴ノ必要ナル事

第三百九十一條

第八百八號 刑一等ヲ増加シテ殺害罪及ヒ肢體毀傷ノ刑ノ適用ヲ要スルハ即チ之レヲ
適用スル事

第三百九十二條

第八百九號 幼者ノ淫行ノ媒合ノ罪ニ關スル種々異ナレル性質

第八百十號 教唆者ノ刑罰

第八百十一號 監視ノ事

第三百九十二條第二

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

第八百十二號 人々相互ノ身分ニ基キタル刑ノ加重

第三百九十三條

第八百十三號 婦ノ姦通ノミチヲ罰スル事、夫ノ姦通ヲ罰セサルノ理由

第八百十三號第二 婦及ヒ共犯人ニハ同一ノ刑ヲ用ヰル事、婦及ヒ共犯人ニ罰金ヲ課セ

サル事

第八百十四號 姦通罪ニハ必ス共犯者ノ參同ヲ要スルモノニシテ其參同ヨリ生スル所ノ

影響

第八百十四號第二 姦通ノ犯罪ハ繼續スルコトアルヘシ附時證(プレスクリプション)ノ爲

メノ結果

第三百九十三條第二

第八百十五號 夫ノ告訴ヲ必要トスル事、此告訴ヲ願下ケルコトヲ得ヘキ時期

第八百十六號 告訴ト同視シタル民事上ノ訴訟

第八百十七號 婦ニ對スル告訴ハ共犯人ノ起訴ニ影響ヲ及ホスヤ否ノ事ヲ論ス其反對ノ

場合

第八百十八號 夫ノ白痴ナル場合

第八百十九號 夫婦ノ和合夫又ハ婦ノ死去、共犯者ノ死去

第八百二十號 夫ノ告訴ノ効ナキ場合

第八百二十一號 姦通罪カ公ケノ德義ニ關スル他ノ犯罪ト合併スル場合

第八百二十二號 姦通ノ證據共犯者ノ事項ニ付キ佛蘭西法典ニ爲シタル區別ヲ拋棄スル

事

第三百九十四條

第八百二十三號 重婚ノ事、重婚ノ罪ハ本邦ニ於テ何故ニ輕罪トシテ罰スルニ過キサル

ヤ

第八百二十四號 重婚ノ罪ヲ構造スヘキ性質

第八百二十五號 重婚ノ罪ハ姦通罪ト合併スル事、其結果

第八百二十六號 重婚ノ罪ハ繼續犯ヲ構造セサル事

(第七百九十六號) 既ニ第二篇第七章ニ於テ風儀ニ關スル輕罪ヲ罰スルニ箇ノ條例ヲ設ケ

タリ(第二百九十一條及ヒ第二百九十二條)然レトモ其事項ニ於テハ公ケノ德行ニ關セシ

モノナリ○然ルニ今ヨリ吾人ノ論究スル場合ハ犯罪ノ一層重劇ナルモノトス(其中重罪

ノ者數多アリ)然レトモ此レ一般ナル公ケノ秩序ニ對スル犯罪ト云ハンヨリモ寧ロ各人

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

ニ對スル犯罪ト云ハソノミナリ

既ニ吾人ノ注視セルカ如ク(第二百九十一條註解第六百五號)本節ノ事項ハ立法者モ亦法律ノ註解ヲ下ス者モ共ニ之レヲ論究スルニ因却スルモノトス何トナレハ之レヲ編纂シ之レヲ論究スルニ付テハ嚴正以テ猥褻ニ涉ラサランコトヲ勉ムヘキモ是レ該事項ニハ能ハサル所ナレハナリ

若クハ重罪トシ若クハ輕罪トシ以テ本節ニ豫定シテ罰スル所ノ犯罪六箇アリ第一 暴行ニ因リ又ハ暴行ニ因ラスシテ人ノ節操ヲ害スル罪(第三百八十六條及ヒ第三百八十七條)第二 十二歳以下八歳以上ノ幼女ヲ姦淫スル罪(第三百八十八條第三 有夫ノ婦又ハ娘ヲ強姦スル罪(但シ被害者ノ年齢ニ區別ヲ爲シタリ)(第三百八十九條)第四 幼者ノ放蕩ヲ容易ナラシムル爲メノ媒合即チ媒介ノ罪(第三百九十二條及ヒ第三百九十二條第二)第五 有夫ノ婦ノ姦通ノ罪(第三百九十三條及ヒ第三百九十三條第二)第六 重婚ノ罪(第三百九十四條)是レナリ

右犯罪中ノ最後ノ罪即チ重婚ノ重罪ニ付テハ若シ嚴正ナル編纂方法ニ從フキハ之レヲ第二篇第七章ニ記入スルコトヲ得タルヘシ何トナレハ重婚ノ罪ハ權利ノ認知セラレサリシ配偶者ニ對スルモノト云ハソヨリモ寧ロ公ケノ道義及ヒ一般ノ風俗ニ對スル重罪ト云フヘ

キモノナレハナリ然リト雖モ之レヲ以テ有夫姦ト分離シテ記載スルコト難シ然ルニ姦通罪ハ公ケノ秩序ニ對スルヨリモ寧ロ配偶者ニ對スル犯罪ナリ其故何トナルニ姦通罪ノ起訴ヲ許容スルニ付テハ其配偶者即チ夫ノ告訴ヲ要スレハナリ

第三百八十六條及ヒ第三百八十七條

(第七百九十七號) 第三百八十六條及ヒ第三百八十七條ニ於テ法律カ「アクト、コントレール、ア、ラ、ビュドール、ドートリニイ」(人ノ節操ニ背反スル所爲)ト名稱スル所ノ犯罪ハ佛蘭西法典ニハ一層嚴重ナル語ヲ以テシテ「アッタント、ア、ラ、ビュドール」(節操ニ對スル褻行ノ罪)ト爲セリ(佛蘭西法典第三百三十一條)然レトモ吾人ハ茲ニ此語ヲ採用セサルコトヲ要スト信セリ何トナレハ「アッタント」ナル語辭ハ「既遂犯」ニ關スル場合ナルモ「犯罪着手即チ未遂犯」ノ意義ヲ惹起スルモノナレハナリ是ヲ以テ國ノ安寧ニ關スル重罪ノ事項ニ付テハ「アッタント」ナル言語ハ通語ナリト雖モ亦等シク此語ヲ避ケタルモノナリ又第三百八十六條及ヒ第三百八十七條ノ場合ニ於テ若シ此語ヲ用ユルニ於テハ節操ニ對スル「アッタント」即チ犯罪ノ着手ト強姦未遂犯トヲ混淆スルニ至ルヘシ是レ假令ヒ暴行ヲ用非テ罪ヲ犯セシキト雖モ亦重大ナル錯誤ト謂ツベキナリ○實ニ強姦罪ノ性質ハ第三百八十九條ニ至ルニアラサレハ指定セスト雖モ若シ其何タルヤチ一層明確ナラシムルコトヲ要ストセハ他ナシ男

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

子ノ暴行又ハ脅迫ヲ以テ有夫ノ婦又ハ娘ト姦通スルヲナリ而シテ斯ル所爲ノ「アッタング」トハ強姦ヲ爲サント着手シタルモ犯人意料外ノ情狀ニ因テ停止セシモノナリ○第三百八十六條并ニ第三百八十七條ニ於テ説述スル所ノ節操ニ背反スル所爲ハ強姦トハ甚タ異ナリ縦ヒ暴行又ハ脅迫ヲ以テ行フト雖モ亦右強姦罪ノ如キ重劇ナルモノニ非ス蓋シ節操ニ背反スル所爲トハ猥褻ナル撫觸又ハ節操上隠蔽スヘキ身體ノ部分ヲ露ハサントスル所爲ヲ云フモノニテ強姦トハ其目的同シカラサレハナリ故ニ斯ル所爲ハ實ニ斥クヘキモノナリト雖モ其性質上強姦ト甚タ異ナリ毫モ有罪ナル意思無シトシテ會得スルヲ得ヘキ程ノモノナリ例ヘハ第一ノ場合即チ猥褻ナル撫觸ヲ爲シタル場合ニ於テハ疾病ニ罹レル者又ハ被傷者ニ手當ヲ爲スノ時ニ行ハレ第二ノ場合即チ隠蔽スヘキ部分ヲ見ハシタル場合ニ於テハ或人己レ一人ナリト信シテ隠蔽スヘキ身體ノ部分ヲ充分蔽ハサリシキニ於テ行ハル、モノトス

夫レ道徳上ノ性質ニ付テ右兩所爲ノ異ナレルノミナラス法律上ニ於テモ亦異ナレル所アリ其故何トナルニ強姦ノ未遂犯ハ正當ノ所爲又ハ罪トナラサル所爲ト混淆セサル所ノ充分ナル性質ヲ有スルカ故ニ罰スヘキモノナリト雖モ節操ニ背反スル所爲ノ未遂犯ハ法律上罰スヘシト明言セズ蓋シ亦罰スヘキモノニアラス何トナレハ事實ニ有罪ナル性質アル

ト有罪ナル意思トハ共ニ既遂ノ事實ニ於ケルニアラサレハ確乎ト認知スルヲ得ス若シ然ラスシテ既遂ノ事實ニ於テ確乎ト認知スルヲ得サルモノトセハ其單純ナル懇親上ノ所爲又ハ多少情義ニ背反スル遊戯又ハ或ル意料外及ヒ變災ニ屬スル事實ナルヤ否ヲ知ルニ困難ナレハナリ

我刑法草案ニモ尙ホ頒布法典ニモ本節ニ於テ未遂犯ヲ罰セス然レトモ本節ニ云フ所ノ未遂犯ニシテ嚴重ニ責罰ノ効アルキハ則チ之レヲ罰スヘシ何トナレハ犯人ノ企テタル所爲ノ何程重大ナルモ又之レヲ遂クルヲ妨止セラレタルモ執行ノ端緒自カラ節操ヲ毀害スル所爲ヲ構造スルヲアルヘケレハナリ

〔第七百九十八號〕 佛蘭西法典ハ文字ノ撰擇ニ付キ敢テ斟酌セスシテ唯節操ニ對スル犯罪ノ「ダンテ」即チ未遂ノモノヲ罰シタリ〔同法典第三百三十一條第一項及ヒ第三百三十二條第三項〕故ニ人若シ此犯罪ニ同法典第八十八條縦ヒ其他ノ重罪ニ付キ記載シタルモノノ條則チ適用(即チ之レニ從フキハ犯罪實行又ハ其着手ハ獨リ其犯罪ヲ構造スルモノナリ)スルキハ茲ニハ奇怪ナル重複ヲ生スヘシ何トナレハ一箇ノ事實カ「ダンテ」(未遂)ト「コンソメ」(既遂)トニ區別ナク名稱セラレハナリ(附言)○然レトモ是レ恐ラシハ同法典ノ懈怠ニ依據スルモノナラン蓋シ節操ニ對スル犯罪ハ不正當ノ姦通ト毎ニ充分分別

セシテ記載シタレハナリ故ニ後文述フル所ノ第三百八十八條カ十二歳以下ノ幼女ヲ姦淫スル罪ト稱シ且ツ八歳以下ノ幼女ニ對シテ犯スルハ強姦ノ稱ヲ附シテ罰スル所ノ重罪ヲ第三百三十一條ニ加フルヲ要トス

〔附言〕 白耳義法典ニ於テハ其實同一ノ論決ヲ認定シタルモ重複ヲ避ケ風儀ニ關スル

〔タンタチーブ、ド、アッタント〕即チ犯罪ノ未遂犯ヲ罰セスト雖モ執行ノ端緒アル以上ハ

〔アッタント〕ノ成立スルモノナリト明言セリ〔同法典第三百七十四條〕

〔第七百九十九號〕 茲ニ第三百八十六條及ヒ第三百八十七條ノ適用ヲ爲スヘキ事實ハ數種

ニシテ一々之レヲ論究シ難シ即チ裁判所ニテ其事實ヲ受理シタルキハ本節ノ事項ニ付テ

ハ他ノ事項ヨリモ更ラニ其事實ノ情狀ヲ斟酌シ深ク注意シテ之レヲ査定スヘキナリ○然

レトモ節操ニ背反シテ猥褻ニ涉ル演説ヲ爲セタリト雖モ右兩條ノ條例ヲ適用スヘキニ非

サルヲ注視スルヲ要ス何トナレハ言語ハ所爲ニ非ス而シテ法律ハ「アクト」即チ所爲ノミ

ヲ載セタレハナリ○之レニ反シテ吾人ハ第三百八十六條ハ幼兒ニ對シテ節操ニ背反シテ

猥褻ニ涉ル所ノ圖書牌符ヲ示シタル者ニ適用スヘシト信ス何トナレハ此事項ニ付テハ圖

書偶像ハ幼兒ノ節操及ヒ風儀ニ關シテハ真正ノ所爲ト等シク危險ナレハナリ

〔第八百號〕 茲ニ吾人ノ論究スルニ一箇條中第一ノ正條ハ犯罪ノ犠牲トナリタル者十二歳未

滿ノ兒子ナル場合ニノミ關スルモノナリ此場合ニ於テハ犯人幼者ニ對シ暴行又ハ脅迫ヲ用井タルヲ要セス蓋シ十二歳未滿ノ幼兒ハ害惡ヲ知ラサルモノナレハ之レカ爲メ遂ニ危險ヲ豫想シテ早ク避ケントスルヲナカルヘク或ハ幼兒珍奇ヲ好ミ其思想永ク消滅セスシテ遂ニ其風儀ヲ害スルコ至ルモノナリ

之レニ反シテ犯罪ノ犠牲トナリタル者十二歳以上ナレハ節操ニ背反スル所爲ヲ罰スルニハ唯之レヲ行フテ人ヲ害スルニ暴行又ハ脅迫ヲ用井タルニ限ルモノトス蓋シ法律ノ思考スル所ハ十二歳以上ノ者ニテ其脅迫ヲ蒙リタル淫行ノ企ニ付キ之レヲ免カル、ヲ得タリシキハ爾後其悔ユル所ノ淫行汚辱ニ付キ大ニ自己ノ責メニ任スルモノアリト即チ是レナリ然ルニ實力又ハ無形ノ暴行タル脅迫ヲ蒙リテ犯者ヨリ抑留セラレ遂ニ自カラ避ケルヲ得サリシキハ右ニ異ナレルモノトス

斯ノ如キ理由アルニ因リ乃チ法律ハ十二歳未滿ノ幼兒ニ對シ暴行又ハ脅迫ヲ用井スシテ犯セシ猥褻ノ所爲ト十二歳以上ノ者ニ對シテ暴行又ハ脅迫ヲ以テ犯セシ猥褻ノ所爲トヲ罰スルニ同一ノ刑ヲ宣告シタルナリ

法律ハ茲ニ吾人ノ論究スル場合ニ於テ性質上ヨリシテ意思ヲ停止スヘキ詐僞ノ手段ヲ以テ暴行ト同視セス然レトモ之レニ反シテ強姦ノ事項ニ於テハ右二者ヲ同視セリ是レ全ク

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

所爲ヲ構造スルモノニ異ナレル所アルニ因レリ即チ茲ニ論スル詐欺ノ手段ハ無形ノ感覺アルニ過キスシテ唯精神上ニ影響ヲ及ホスモノナレハ欺計ヲ以テ得セシメタル睡眠又ハ無感覺ノ際ニハ害ナキモノナリ

〔第八百一號〕 第二百八十六條及ヒ第二百八十七條ニ掲ケタル刑ハ輕罪ノ刑ニシテ且ツ其輕罪ノ刑中ニテモ最モ重カラサルモノナルモ佛蘭西法典ハ重劇ナラサルニ箇ノ場合ニ於テ重罪ノ刑タル懲役ノ刑ヲ宣告シ重劇ナル場合ニ於テハ有期ノ徒刑ヲ宣告スルニ因リ〔同法典第三百三十一條及ヒ第三百三十二條第三項第四項〕或ハ驚ク者之レアルヘシ然リト雖モ佛蘭西法典ニハ刑ノ適用ヲ過度ニ爲シ且ツ刑ト犯罪トノ間ニ比例ヲ缺キ殊更陪審官ニ服從シタル事件ニ於テハ其結果遂ニ當然責罰ニ反對スルモノトスルナリ

〔附言〕 伊太利刑法草案(第二百七十三條)自耳義刑典(第二百七十二條第一項及ヒ第二百七十三條第一項)ハ禁錮ノ刑ノミヲ宣告ス而シテ獨乙刑典ハ奇怪ニモ同性質ノ犯罪ナルモ其輕重ノ點ニ異ナレルモノヲ集合シテ之レニ懲役ノ刑ヲ宣告セルハ誤リタリト云フヘシ(同刑典第七十六條)

〔第八百二號〕 第二百八十八條及ヒ第二百八十九條ノ註解ヲ終ラントスル前ニ注意ス可キトアリ夫レ水ノ二箇條ハ犯者カ男子ニシテ被害者カ娘又ハ有夫ノ婦ナル場合ニ制限シタ

ルモノナリト雖モ第二百八十八條及ヒ第二百八十九條ノ二箇條ニ於テハ法律ハ犯者ノ男ナルト女ナルト又被害者ノ男ナルト女ナルトヲ區別セス犯者ト被害者トハ同性又ハ異性ナルモノ之レカ爲メ毫モ刑罰ノ點ニ影響ヲ及ホサルナリ實ニ男ト女トノ節操ハ本法ニ於テ等シク法律上ノ同一ノ保護ヲ受クルノ權アリ

斯ノ如ク法律ヨリ同一ノ保護ヲ受クルノ事ハ吾人ヲシテ最終ノ注意ヲ爲スヲ惹起スルモノナリ扱テ其注意スヘキモノトハ他ナシ本節ニ於テハ法律ハ主トシテ犯者カ猥褻ノ所爲ニ涉ル所ノ満足ヲ企テタル場合ヲ豫定シ單ニ犯者ニ於テ奇怪ヲ望ミ又ハ汚辱不敬ヲ加ヘントノ意欲ニ出テタルモノト雖モ決シテ之レヲ無罪トスヘキニアラサル事是レナリ此ノ如ク決定スルハ緊要ノ事ニシテ蓋シ是レ犯者ノ所爲ノ性質上ヨリシテ他人ノ節操ヲ汚辱スルカ故ナリト會得スヘシ

第二百八十八條

〔第八百三號〕 本條ノ犯罪ハ舊草案ニ於テ豫定セシモノナルモ本草案ニ比スレハ稍ヤ明瞭ナラサルモノアリ(舊草案第三百八十九條)乃チ吾人ハ茲ニ我頒布法典ニ掲グル所ノ「コンメルス、アンビユヅク」(姦淫)ナル語辭ヲ借用ス可シ(頒布法典第三百四十九條)○抑モ男子ト十二歳未滿ノ女子トノ姦通ハ幼兒ノ節操ヲ汚辱シタルヨリモ一層重キ罰ヲ受クヘキモ

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

ノナリ而シテ強姦ヨリモ惡ムヘキニ非サルハ是レ其所爲チ行フニ暴行ヲ用キサリシニ因ル然リト雖モ十二歳未滿ノ女ト姦通シタルノ罪ハ重罪トシテ罰スル程ノ効アリ何トナレハ十二歳未滿ノ女ハ自カラ其色情ニ制セラル、一決シテ是レナキカ故ニ過失ハ全ク之レヲ惡誘シタル犯人ノ責ニ歸ス可ケレハナリ

八年未滿ノ幼女ト姦通シタル罪ハ假令ヒ暴行脅迫欺計ヲ用キタルコトナキモ吾人ハ前述歐洲ノ法典(第八百一號附言中ニ記シタル諸法典ヲ指ス)ニ摸倣シ之レヲ重懲役ニ處シテ罰スヘキモノト定ム(第三百八十九條第三項)其故何トナルニ八年未滿ノ年齢ニ付テハ決シテ「コンメルス、アンピユヅ」即チ姦淫ノ語辭ヲ用ユルコト能ハス蓋シ「コンメルス、アンピユヅ」ト云ハ、幾分カ意思中ニ一致チ想像スレハナリ

第三百八十九條

〔第八百四號〕「ウイオール」強姦ナル語辭ニハ暴行ノ意ヲ含ムコト勿論ナリト雖モ法文ハ「ウイオール」ヲ解スルニ此事項ニ關スル通語ヲ用キテ有夫ノ婦又ハ娘ヲ「アピュゼー」(姦スル)スルコトト説キタリ(譯者曰ク法文ニハ有夫ノ婦又ハ娘ヲ「アピュゼー」シテ強姦スルトアリ併シ事重複ニ屬スルカ故ニ單ニ強姦シタル者云々ト譯シタリ)抑モ「アピュゼー」トハ公然用キサル所ノ語ニシテ犯罪ノ犠牲トナル者ヲ全ク自由ニスルトノ義ナリ是レ吾人カ前ニ論定セシ彼ノ強姦ト暴行ヲ以テ犯セシ輕姦ノ罪トノ間ニ全ク差異アルノ點ナリ

抑モ自由ヲ妨碍スル所ノ強姦ナルモノハ婦女ノ最モ重スル所ノ點ニ就テ妨碍ヲ爲スニ由リ其甚ク惡事ナルハ敢テ喋々スルヲ俟タス故ニ吾人ハ唯右所爲ノ種々ノ區別ニシテ刑罰上ニ影響ヲ及ボスモノヲ説述スルニ過キサルヘシ

吾人カ既ニ説述セシカ如ク本條ニ於テハ唯人ノ節操ニ背反スル所爲トハ異ニシテ被害者カ有夫ノ婦又ハ娘ナルコトヲ要スレハ犯者ノ男子ナルコト明カナリト雖モ犯者婦女ニシテ被害者男子タル場合モ或ハ之レ無シトスルヲ得ス然レトモ婦人ノ犯人タル場合ハ則チ甚ク希ニシテ立法者之レヲ豫定セサル程ノモノタルヲ會得ス可シ又姦姦ノ如キ固ヨリ暴行ヲ以テ或ハ遂ケ或ハ遂ケスシテ唯着手ニ止マルコトアルヘシト雖モ本法ハ既ニ(第二百九十一條註解第六百八號參觀)論究セシ所ノ理由アルカ故ニ之レニ刑罰ヲ附スヘキニアラスト信セリ

法律カ本節ニ於テ爲ス所ノ第一ノ區別ハ被害者ノ年齢ノ點ニ在リ即チ有夫ノ婦又ハ娘十二歳以上ナルキハ犯者ニ科スル所ノ刑ヲ輕懲役ト爲ス(本條第一項)若シ又被害者十二歳以下ナルキハ重懲役ヲ以テ罰ス可シ(本條第二項)○右二箇ノ場合ニ於テ暴行カ諸般ノ抵抗カニ打勝ツニ足ル程ノモノタルヲ要スルノ故ヲ以テ刑ニ區別ヲ設ケタルハ十二歳以上ニ至リテハ其以下ヨリモ抵抗スルニ容易ナリトノコトニ基キシモノト爲スヘカラス其基ク

所ノ眞實及ヒ唯一ノ理由ハ十二歳以下ノ婦女ヲ強姦スルハ各人ノ自由ノ妨碍ナルノミナ
 ラス天然ヲ凌辱スルニ在リ何トナレハ十二歳以下ノ幼女ハ「ニユビール」(結婚スヘキ年齢)
 ニ至レル者ニアラサレハナリ而シテ法律カ十二年ヲ以テ二箇ノ重罪即チ重懲役ニ該ル罪
 ト輕懲役ニ該ル罪トノ輕重ヲ定ムル區劃ノ點ト爲シタルハ是レ結婚年齢ノ前後ヲ區別セ
 ヲモノナリ

〔附言〕「ニユビール」ナル佛語ハ「ニユベレ」ナル羅句語ヨリ出ルモノニシテ「結婚スル」
 (ス、マ)ト云フ義ナリ而シテ此語ハ婦女ノミニ適用スルモノトス又羅馬人ハ此意ヲ表
 スルニ稍ヤ猥褻ニ涉レル「ウイリポテンス」ナル語辭ヲモ使用セリ○又男子ニシテ結婚ノ
 年齢ニ達セル者ヲ稱スルニハ「ビユベール」ナル言ヲ以テセリ蓋シ「ビユベール」ハ佛國ニ
 モ用ユル所ノ語トナリタリ

〔第八百五號〕 本條第二項ニ於テハ有夫ノ婦又ハ娘ノ睡眠、無感覺又ハ其他總テ意欲ノ停止
 ニ乘シテ之レヲ姦淫シタル所爲ヲ強姦ト稱シテ之レト同視セリ但シ其同視スルニ付テハ
 抗抵力ヲ止メタル形狀ハ犯者カ「強姦ヲ行ハント」ノ目的ヲ以テ暴行又ハ欺計」コテ生セシ
 トノ明瞭ナル條件アルヲ要トス○是ヲ以テ己レノ所爲ヲ用キスシテ唯婦女ノ意欲停止ニ
 乘シテ之レヲ犯セシ者ニハ決シテ強姦ノ刑ヲ適用スヘカラス

故ニ我草案ハ佛國判決例ニ於テ沈黙ニ附シタル所ヲ嚴格ニ解釋シ以テ婦女ノ自然ノ睡眠
 又ハ偶然ノ睡眠ニ乘シテ之レヲ姦淫シタル者ヲ強姦ト稱スルカ如キ嚴法ヲ用キス○外國
 法典ノ若干ハ更ラニ一步ヲ進メテ婦女ノ白痴即チ精神喪失ノ際ニ乘シテ之レヲ姦淫スル
 者ヲ強姦トシテ罰シタリ

吾人ハ總テ右ニ述ヘタル所ノ婦女ニ對スル犯罪ハ擯斥スヘキモノナルヲ認知セサルニ
 非スト雖モ甚ク曖昧ナル事實ニ法律ノ干與スルヲ要セスト信ス其故何トナルニ婦女ノ睡
 眠ハ何レノ點ニ迄眞實ナル乎、其全ク無感覺ナルハ何レノ時ナル乎又其全ク辨別力ヲ失
 ヒシ程度ハ如何等ヲ知ルノ點ニ就テハ風儀ニ關シ頗ル危險ナル訴訟ノ起ルヘク又ハ訴訟
 ノ細事ニ至リテ甚ク奇怪ナルモノヲ發生スルニ至ルヘケレハナリ○本節ニ掲クル所ノ風
 儀ニ關スル重輕罪ノ事項ヲ以テ其他ノ事項ニ比スルニ法律ハ本節ノ事項ニ於テ道德ノ範
 圍ヲ押領セサルヲ一層注意セズンハアルヘカラス而シテ道德ノ範圍ハ法律ノ範圍ヨリ
 モ汎博ナリト雖モ其制裁ニ至リテハ外部ニ顯ハレヌシテ良心ニ籠閉スルモノナリ

婦女ノ自然ノ睡眠ノ場合又ハ偶然感覺ヲ喪失セル場合ニ於テハ前ニ論究スルカ如キ危險
 アリト雖モ之レニ反シテ婦女ノ意欲ノ停止カ犯人ノ故意ニ出テタル場合ニ於テハ慥ニ其
 旨ヲ證明スルニ容易ナル事實アルヘクシテ其事實タル之レニ繼續スル行爲ヲ重劇ナラシ

△而シテ此場合ニ於テハ最早法律ハ婦女ノ承諾ヲ爲サ、リシニ付キ錯誤アリシヤ否ヲ恐ル、ニモ及ハサルナリ
十二歳未滿ノ女兒ニ關シテモ亦右ノ如ク意欲停止ノ原由ニ關スル區別ヲ爲スヲ要ス(第三項)

第三百八十九條第二

[第八百六號] 本節ニ豫定シタル重輕罪ハ被害者ト犯人トノ相互ノ條件(即チ關係ヲ云フ)ニ因テ加重セラル、所トナル可シ尤モ此條件タル被害者ノ抵抗力ヲシテ相互ノ關係ナキトヨリモ更ニ困難ナラシメタルト知ル可シ(附言)○故ニ本法ハ其加重ノ五箇ノ場合ヲ舉示ス

[附言] 舊草案編纂委員ノ多數決ニテハ茲ニ吾人ノ提出シタル加重ノ五原由ヲ設置セス○頒布法典亦之レヲ採用セス吾人ハ其理由如何ヲ知ラスト雖モ此原由ハ外國法典一般ニ認定スル所ニシテ其理由明瞭ナリ是ヲ以テ吾人ハ更ニ之レヲ提出スルニ躊躇セサルナリ

右五原由ノ場合中第一第二ノ場合ニ於テ犯人ハ被害者ノ節操ヲ保護スルノ義務アルモノナリ然ルニ却テ其保護ヲ受クヘキ者ノ節操ヲ害スルニ至リテハ尋常ノ場合ヨリモ一層其罪重シ

今右二箇ノ場合ニ付キ二箇ノ注目ヲ爲ス可シ

抑モ被害者ノ丁年者タルトハ其幼者タルトヨリモ刑ヲ加重スヘキノ理ナシト云フニハアラシシテ何レノ場合ニ於テモ刑ヲ加重スルモノナリト雖モ年齢ノ影響ニ起因シテ犯罪ヲ構造スルトハ常ニ之レヲ斟酌ス可シ勿論此場合ニ於テ被害者ノ幼者タルヘキハ唯犯者カ其後見人又ハ管財人ナルトニ過キス而ルモ尙ホ白痴タル丁年ノ婦女ノ後見人ナル場合ヲ想像スルヲ得ルニアラスヤ

又本條ハ佛國ニ於テ其法典ニ記載セサルニ因リ討論セル所ノ一問題ヲ嚴肅ニ裁定ス即チ刑ノ加重ハ法律(ドロー)即チレガール(適法)ノ威權ヨリ生スルニ過キサルヤ又ハ主人ノ其婢ニ於ケルカ如キ授業師(一ニ棟梁)ノ其職工又ハ習業者ニ於ケルカ如キ威權ヨリモ生スルコアルヤ否ノ問題是ナリ本條ハ右何レノ場合ニ於テモ明カニ加重スルモノト説キタリ、蓋シ被害者ノ危險ハ何レノ場合ニ於テモ等シク著大ナレハナリ○本條其文義ノ汎博ナルヲ以テ養女ヲ姦淫シタル養父、姪ヲ姦淫シタル伯叔父ニモ適用ス可シ然レトモ無期又ハ臨時ニ同居シタルトキニ限ル可シ何トナレハ養父伯叔父ノ威權ヲ有スルハ唯此場合ニ於ケルモノナレハナリ

被害者ノ從者又ハ其法律上若シハ事實上ノ保護人ノ從者ハ殆ント保護人ノ威權ニ代レル

風俗ニ關スル重罪及ヒ輕罪

者ナリ尤モ被害者ノ從者及ヒ其保護人ノ從者ノ威權ハ事實上ノ威權ニ過キスト雖モ眞實ノ威權タルヤ明カナリ加之彼等ハ皆被害者ヲ保護スヘキ義務アル者ナルニ却テ害ヲ加ヘタルカ故ニ其實行セシ重罪又ハ輕罪ヲシテ一層惡ムヘキノ効アラシム是ヲ以テ一般ニ事實ノ威權ニ就テハ加重ヲ爲サ、ル所ノ法律ナルモ從者等ニ對シテハ明文ヲ以テ之レヲ爲シタルノ理アリト謂ツヘシ(佛法典第三百三十三條及ヒ白耳義法典第三百七十七條參觀)左ニ記載スル所ノ三種ノ人々即チ醫師、宗門ノ教職、公ケノ官吏ハ何レモ其職務ノ性質ニ異ナレル所アリト雖モ明カニ保護ノ性質アル職務上ノ義務ヲ有スルモノナリ故ニ彼等ニ於テ其身分及ヒ職權ノ性質ヲ以テ罪ヲ犯スノ手段ト爲シタルモハ是レ常人ヨリモ一層惡ムヘキ者タルヤ明カナリ

〔第八百七號〕 本條掲クル所ノ加重ニ關スル最終ノ原由即チ數名ノ犯者共謀シテ罪ヲ犯シタル場合ハ決シテ威權ノ意ニ基キシモノニアラス然レトモ之レヲ以テ加重ノ原由ト爲シタルハ是レ其常ニ被害者ノ抵抗ヲシテ尋常ノ場合ヨリモ更ラニ困難ナラシメタルニ因ル併シ此場合ニ於テハ實際ノ抵抗ニ關スルモノニシテ其他ノ場合ニ於テハ寧ろ無形ノ抵抗ニ關セシモノナリ故ニ法律ハ強姦及ヒ暴行ヲ用キテ犯セシ猥褻ノ罪ノミ刑ノ加重ヲ限レルノ注意ヲ爲シタリ斯ル區別ハ佛法ノ爲サ、ル所ト雖モ必ラスヤ暗ニ之レヲ含ムモノト

爲サスゾハアルヘカラス

第二百九十條

〔第八百七號第二〕 幼者ノ略取又ハ誘拐ノ事項ニ關シテ檢察官其職權ヲ以テ起訴ヲ爲スルハ被害者ト其親族トノ概テ隱蔽セント欲スル事實ヲ發露スルカ故ニ却テ之レニ妨碍ヲ加フヘキヲ論セリ(第七百八十八號 第三百八十三條ノ註解ニ關係人又ハ其代表者ノ告訴發露ヲ必要トスル旨ヲ説明シタルハナリ)○本條ニ於テモ亦起訴ヲシテ被害者又ハ其法律上及ヒ當然ノ保護人ノ告訴ニ關セシムル右同一ノ理由アリテ存スルモノナリ

法律ハ犯人ト被害者トノ結婚ハ既ニ始メタル起訴ヲ消滅スルヲ決定ムルカ爲メニ第三百八十三條ニ讓リテ以テ右二箇ノ場合ノ同視ヲ完全ナラシメタリ

第二百九十一條

〔第八百八號〕 本節ニ豫定シタル暴行殊更強姦ノ重罪ニ至リテハ重大ナル身體ノ毀傷又ハ死ニ致スコアルヘクシテ幼年ノ被害者ニ關スルモハ尙更テ此ノ如キコアリト想像スルモ敢テ虛ナルニ非ス是ヲ以テ人ヲ死ニ致スノ意ナクシテ遂ニ之ヲ死ニ致シタル彼ノ故意ノ暴行ヨリ生スル殺害及ヒ毆打創傷ノ刑カ節操ニ關スル刑ヨリ更ラニ重キ場合ニ於テハ則チ之レヲ適用スルヲ要セリ○然レトモ茲ニ吾人ノ論究スル場合ニ於テ宣告スル所ノ刑ハ

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

往々身體上ノ毀傷ニ關スル刑ト同様ニ重キモノニシテ彼ノ人ヲ死ニ致スノ意ナキモ故意ノ暴行ヲ加ヘテ爲メニ死ニ致セシ場合ニ於ケルカ如ク(第三百二十四條)茲ニ十二歳未満ノ幼者ヲ強姦セシ罪ヲ罰スルニ重懲役ヲ以テスルモノナレハ身體上ノ毀傷及ヒ殺害罪ノ刑ニ一等ヲ加フルハ必要ニシテ且ツ正當ナルモノ、如シ(附言)

〔附言〕頒布法典ニハ尙ホ一步ヲ進メテ刑ニ等ヲ増加セリ(第二百五十一條)本條ニ豫定シタル諸般ノ場合ニ於テハ被害者ノ親族ノ告訴ヲ待テ起訴ヲ爲スノ要アルヲ見ス蓋シ茲ニハ數罪俱發シタルモノナレハ檢察官ニ於テ自由ニ起訴ヲ爲スニ妨ケナシ

第三百九十二條

〔第八百九號〕本條ニ豫定シタル輕罪ハ概テ「プロクセチナスム」(淫行ノ媒合)ト稱シテ其本羅句ノ二語ヨリ出テ「アントルミーズ」即チ媒介ノ意ヲ表スルモノナリ是故ニ本條ノ法文ニモ媒介ノ文字ヲ用ヰテ茲ニ論スル輕罪ノ性質ヲ定ムルノ注意ヲ爲セリ然レトモ此媒介自カラヲ罰スルト云ハソヨリモ寧ロ其目的即チ幼者ノ放蕩ヲ勸誘シ又ハ補助スル所爲ヲ罰スルモノト謂ツヘシ

本法ハ茲ニ幼者ナル文字ニ最モ汎博ナル意義ヲ附シテ二十歳以下ノ者ト定メタリ而シテ又本條ノ場合ニ於テハ暴行ニ關セズテ他人ノ品行上ニ害悪ナル影響ヲ及スルニ關スル

カ故ニ法律ハ被害者カ其行爲ノ責任ヲ自カラ充分負擔スヘキ程ノ智覺ヲ具備スルルルニアラサレハ犯者ノ責罰ヲ免許セサルモノナリ最モ斯ル場合ニ於テハ「ウィクナム」(被害者或ナル)ノ言辭ヲ放棄スルヲ得ヘシ

〔附言〕頒布法典ハ幼者ノ淫行ヲ勸誘シテ媒合セシ事項ニ於テハ唯十六歳未満ノ者ヲ保護スルニ過キス(第三百五十二條)

此事項ニ關シ白耳義法典(第三百七十八條及ヒ第三百八十條)ニ於テハ幼者ノ年齢ニ種々ノ區別ヲ設ケタリト雖モ本法ハ之レニ倣ハス蓋シ其區別ヲ爲スルハ過度ニ錯雜スルノ恐レアレハナリ故ニ唯裁判所ニ於テ被害者ノ年齢ノ多寡ニ隨ヒ刑ノ最高點ニ達シ又ハ之レニ近ツキ以テ其權限ヲ嚴正ニ使用スルヲ以テ足レリトス

道理ト公正トニ於テハ本條ノ事項ニ關シテ白痴ナル者ヲ保護スルニ二十歳以下ノ幼者ト同様ニ爲スヘキヲ欲スルモノナリ尤モ白痴ナル者ノ淫行媒合ノ目的ト爲ルヤノヲハ或ハ左程恐ルヘキニアラスト雖モ吾人ハ法律ニ附與スルニ無用ノ擴張(適用ノ)ナルモ豫見ノ擴張ヲ以テスルヲ要スト信スルナリ

法律ハ淫行ノ媒介ヲ爲ス者ニ於テ犯罪ノ爲メニ一身上ノ利益ヲ探求セシヲ必要トセス尤モ斯ル原因ヨリ出テ罪ヲ犯スヲ往々ナルヘシト雖モ或ハ又人ニ淫行ヲ媒介スルヲ以テ

己レノ樂ミト爲シ又ハ唯嫉妬ニ因スルカ或ハ少女ノ結婚ヲ妨ケントノ希望心ヨリ出テタルヲアルヘシスル場合ニ於テモ犯者ノ過失ニ輕キヲナク又被害者ノ蒙リタル損害ニモ敢テ異ナル所ナシ

佛蘭西法典ニテ淫行ノ媒介ヲ罰スルハ唯其犯者カ「平生」之レヲ行フタルキニ限レリ然レトモ吾人ニ於テハ此所爲ヲ罰スルニ付キ佛法ノ爲セル制限ヲ採用スヘキモノト信セス其故何トナルニ概シテ風儀ノミヲ保護セントスルニハ法律ニテ犯罪ノ再行ヲ要トシ唯之レヲ以テ社會ノ危險ヲ構造スルモノトシテ思考スヘキモ茲ニ論究スル事項ハ唯風儀ヲ保護スルヲノミニ關スルコアラシテ各人ノ德義ヲモ保護スヘキコトニ關スル故ニ人ヲ不品行ニ至ラシメタル事實故意ニ出テ且ツ充分明瞭ナルトハ以テ刑ヲ科スルニ足レリトス○勿論裁判所ハ平生此罪ヲ犯ス者ヲ罰スルニハ容易ナル方法ヲ有シ犯者若シ起訴前ニ同様ナル犯罪ヲ數回犯セシキハ之レニ本刑ノ最高點ヲ適用シ若シ受刑後ニ於テ更ラニ犯セシキハ再犯加重ヲ以テ論スヘキノミ

淫行媒介ノ罪ヲ罰スルニ付キ平生斯ル所業ヲ爲ストノ條件ヲ要スル所ノ外國ノ法制(佛蘭西、白耳義、獨乙)ハ何レモ皆ナ此犯罪ノ起訴ヲ以テ被害者又ハ其代表者ノ告訴ニ關セシメテ詳言スレハ告訴ヲ待タズ起訴スルヲ得ルモノト爲セリ是レ當然ノ事ト謂フヘシ何ト

ナレハ社會ノ危險一回ニ止ルニアラサレハナリ伊太利刑法(第三百五十二條及ヒ第三百五十四條)ハ平生ナルコトヲ要セスシテ唯起訴ヲ爲スニハ告訴ヲ待ツコトヲ要セリ○吾人ニ於テハ此事項ニ付キ檢察官ノ訴訟權ニ制限ヲ設クルコトヲ要ストハ信セス何トナレハ此犯罪ヲ更ニ行ヒ若クハ之レヲ平生ニ行フコトハ常ニ恐ルヘクシテ又屢々行フ者アルヘケレハナリ

扱テ又淫行媒介ノ罪ヲ構造スル事實ノ性質自カラニ付テハ法律ハ之レヲ裁判所ノ査定ニ委テタリ然レトモ該構造事實ハ常ニ害惡ナル媒介ノ性質ヲ提出スルヲ要ス是ヲ以テ法律ハ直接ニシテ唯一身上ニ係ル和姦(結婚ノ年齢ニ至レル者トノ和姦ナ云フ)ニハ毫モ適用セス蓋シ和姦ハ各人ノ情慾及ヒ道德ノ範圍ヲ脱セサルモノナレハナリ

幼者ノ淫行ヲ媒介スル罪ハ殆ント皆ナ幼女ノ德義品行ヲ害スルニ係ルモノナリト雖モ本法ハ其被害者ノ男女ニ區別ナク等シク之レヲ保護スルモノナリ

〔第八百十號〕 法律ヲ嚴重ニ適用シテ注視ヲ要スル所ノ一條例アリ此條例ハ外國ノ判決例カ數多ノ原則ヲ適用シ漸クニシテ補缺スルコトヲ得タル所ノモノナリ抑モ斯ル條例トハ彼ノ贈物、約務、脅迫又ハ其他ノ手段ヲ以テ遂ニ此犯罪ヲ構造スヘキ媒介ヲ爲サシムル者ヲ媒介者ノ共犯トシテ罰スル所ノ條例是レナリ勿論此徒ハ媒介者本人ニアラスシテ唯不道

徳ノ事ト自己一身ノ満足ヲ探求シタルトノ二者ニシテ恰モ右ニ述ヘタル和姦ニ於ケルト一般ナレハ共犯ト視ルヘカラスト論スル者或ハ之レ無キヲ保セス然レトモ被害者ノ抵抗スルノ自由少ナキカ故ニ其危険ハ一層大ナリト謂フ可シ

要スルニ幼者ノ淫行ヲ媒介スル罪ニハ其他ノ犯罪ニ於ケルカ如ク共犯者ノ二種アリテ存スルモノナリ一ハ數名ニテ直接ニ該罪ヲ犯シタル場合(第百十七條)他ハ其中ノ一名カ他人ニ教唆セラレテ罪ヲ犯スノ決意ヲ爲シ次テ之レヲ實行セシ場合ナリ(第百十八條)此場合ニ於テハ右教唆者ハ共犯人ナリ

〔第八百十一號〕 舊草案ニ於テハ淫行ノ媒介ヲ爲シタル犯者ニ對シテ監視ヲ宣告セサリシナリ然レトモ之レヲ加ヘテ其缺點ヲ補フ可シ但シ此附加刑ハ裁判所ノ權能ニ屬スルモノナルカ故ニ裁判所ハ宜シク其再ヒ淫行ノ媒介ヲ犯スノ危険ト犯人一身上ノ利益ニ歸スル原由トヲ表出シタル數多ノ事實アルキニアラサレハ之レヲ宣告セサルヘシト雖モ此ノ如キ社會ノ危険アルキハ以テ主刑ニ於テ敢テ問ハサル所ノ貪慾ト平生ノ所爲トヲ罰スルヲ至當トス

本條ノ註解ヲ終ラントスルニ際シ法律ハ幼者ノ淫行ヲ媒介シタル罪ノ未遂犯ヲ罰セサルヲ注視ス可シ是レ蓋シ此未遂犯ハ起訴ノ目的トナル程ノ充分明確ナルモノニモ非ス又

充分ノ罪科ト認定スル性質アルニモアラサレハナリ

第三百九十二條第二

〔第八百十二號〕 本條亦舊草案ニ加ヘタルモノニシテ即チ人々相互ノ身分ハ或ル場合ニ於テ犯罪ノ加重情狀トシテ見做サスンハアルヘカラサル事是ナリ○抑モ尊族親、後見人、主人、授業師、從者ニシテ其威權ヲ有シ又ハ特殊ノ保護ヲ爲スヘキノ任アル幼者ノ不品行ヲ媒介シタルキハ其他ノ常人ノ媒介セシキヨリモ一層其罪重キヲ勿論ナリ○然レトモ法律ハ第三百八十九條第二ニ掲ケタル第一第二第三ノ場合ニ付キ加重ヲ爲スニ止マリ敢テ其他ノ第四第五ノ場合ニ加重ヲ爲サス何トナレハ第四ノ場合ニ於テハ人々ノ身分ハ犯罪ヲ容易ナラシムヘキモノニアラス第五ノ場合ニ於テハ犯人數名ナルモ暴行ナキカ故ニ犯罪ヲ加重セサレハナリ

第三百九十三條

〔第八百十三號〕 草案ハ尙ホ頒布法典ニ於ケルカ如ク有夫ノ婦ノ姦通ノミヲ罰シテ夫ノ姦通ヲ問ハス歐洲諸國ノ法律ニテハ夫其婦ト同居スル一家屋ニ妾ヲ置キタルキハ其所爲ヲ罰スルモノナリト雖モ本法ハ尙ホ此所爲ヲモ罰セス○本邦ノ習慣ニ於テハ時ノ古今ヲ問ハス夫ハ婚姻ヲ爲スト否トニ論ナク男兒ヲ擧グルヲ探究スル允許アルモノニシテ夫タ

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

ルモノハ甚タシキ幸運ト云フヘシ○然ルニ夫既ニ其適正ノ婦ノ擧ケタル一名若クハ數名ノ男兒ヲ有セシキハ右ニ等シキ允許アリト説明スルコトヲ得サルハ勿論ナリ然レトモ風儀習慣就中茲ニ論究スル事項ニ關スル習慣ニ付テハ嚴重ナル論理ヲ求ムヘカラス而シテ既ニ適正又ハ私生ノ男兒一名以上ヲ有スル家内ニ更ラニ他人ノ兒子ヲ以テ養子ト爲スノ權利ハ亦駁撃ヲ被ムルヘキモノナリ

茲ニ一箇ノ法制アリテ夫ノ姦通ヲ罰スルモノアリトセンニ尙ホ其法制ハ婦ノ姦通若クハ其姦通ノ諸般ノ構造事實若クハ刑罰ノ點ニ付キ多少ノ區別ヲ設ケスンハアルヘカラス其故何トナルニ夫ノ姦通ハ其適正ノ婦ニ其血統ニアラサル相續人ヲ與フルコト決シテ之レナク然ルニ適正ノ婦ノ姦通ハ之レニ反シテ其夫ニ著大ナル危険ヲ附スルモノナリ○是ヲ以テ佛蘭西法典ニ於テハ夫ノ姦通ヲ罰スルニ當リ唯其配偶者ト同居スル家屋内ニ妾ヲ置キタルキニ限りタリ然ルモ其刑ハ尙ホ罰金タルニ過キス(佛法典第三百二十九條)

有夫ノ婦ノ姦通シタルキハ夫ノ姦通シタルキヨリモ更ラニ其刑ヲ重クシタルハ是レ蓋シ主トシテ婦ノ姦通ハ夫ノ家族中ニ夫ノ血統ニアラサル兒子ヲ入ル、トノ危険ニ基キタルモノナリト雖モ唯此理由アルノミニアラス尙ホ其他夫ノ身ニ侮辱ヲ加ヘ夫ノ權利及ヒ其品位ヲ損斥スルノ危険アリテ存スルモノナリ故ニ姦婦ニシテ石婦ト認定セラレシナキナリ

者又ハ懷胎スヘキノ年齢ヲ超過セシ者又ハ夫ノ種ヲ宿シテ既ニ數月ヲ經シ者又ハ姦夫姦婦ヲシテ子ヲ宿サシムルノ能力ナカリシキ又ハ姦婦既ニ八ヶ月若クハ十箇月以前ヨリ姦通シテ毫モ懷胎ノ兆候ナカリシキニ於テモ其姦婦ヲ罰スルニ更ラニ輕キ刑ヲ用ユルコトナキナリ

本邦一家ノ妾其主(俗ニ旦那ト稱スル者)ニ對シ不忠節(情夫ヲ有スルヲ云フ)ヲ盡スモ毫モ刑罰ニ處セラレサルハ當然ノコトトス其故何トナルニ其妾ノ産ムヘキ兒子其主ノ家族中ニ入ルニハ其主カ自カラ親タルコトヲ認ムル明瞭ナル所爲ニ據ルニアラサレハ能ハサレハナリ由是觀之適正ノ婦ノ姦通シタル場合ノ危険トハ等シカラサル所アルナリ○加之妾ハ適正ノ婦ト同一ノ權利及ヒ特權ヲ社會ト家族内トニ於テ有セサルカ故ニ適正ノ婦ト同一ノ義務ヲ擔任スヘカラサルモノトス

有夫ノ婦姦通シタルキハ舊刑ハ此草案ヲ以テ著シク減輕シタリ其故何トナルニ斯ル犯罪ハ本邦ニ於テハ甚タ稀ニ見ル所ニシテ法律上刑罰ヲ嚴格ニ爲シ豫防ノ處置ヲ下シテ以テ非常ニ畏怖セシメント探究スルニ及ハサル可シ加之日本婦人ノ生活ヲ以テ歐洲婦人ノ生活ニ比スルニ一層閑靜ヲ好ム傾向アルモノニシテ又男子モ婦ニ對スル「プレブナンス」(氣附ケル)就中所謂世事ヲ關クニ由リ是等ノ事ハ婦人ノ過失ニ陷ルルノ序ト危険トヲ減少ス

風儀ニ關スル重罪及ヒ輕罪

〔附言〕今ヨリ二三年前ニ於テハ右ニ述ヘタル危険日本婦人ニ少シトスル原由トシテ彼ノ男子ト共ニ又ハ男子ト一對ニテ爲ス所ノ舞踏ノ存セサルヲナ説述シ得タリト雖モ現今ニ至リテハ最早此等ノ事ヲ以テ危険少ナシト云フ原由ト認ムルヲ得ス蓋シ此遊戯ハ既ニ歐洲ヨリ本邦上等社會ニ影響ヲ及シタレハ中等及ヒ下等社會ニモ流行スヘキハ近キニアルヘシト認ムヘケレハナリ

現今ニ於テハ本邦ト歐洲トキ問ハス姦通罪ハ最早輕罪ニ過キス即チ唯輕罪ノ刑ヲ科スルニ止マルナリ

〔第八百十三號第二〕習慣上誤テ姦婦ノ從犯ト稱スルモノニシテ假令ヒ之レヲ教唆セサルモ其實姦通罪ノ共犯（一ニ正犯ト譯ス）タル者ヲ姦婦ト同一ノ刑ニ處ス故ニ本法ノ理論上ニ於テハ該姦婦ヲ共犯ト稱シテ不可ナカル可シ（第百十八條第一項參觀）

〔附言〕舊草案ニ於テハ姦婦ニ對シ拾圓以上四拾圓以下ノ罰金ヲ宣告セリ然レトモ吾人ハ之レヲ採用セス蓋シ日本ノ婦ハ自身ノ財產ヲ有セサレハナリ又罰金ノ言渡シハ其共犯人ニ爲スヘシトモ定メス何トナレハ姦夫ノミ姦婦ヨリモ重キ刑ニ處セラルハ理ニ合ハサルモノハ如シ

又頒布法典ニ於テモ姦通罪ノ場合ニ於テ毫モ罰金ヲ宣告スヘシト掲載セス之レニ反シテ佛法典ハ從犯ニ對シ（姦夫ヲ云フ）姦婦ニ科スルヨリモ少ナキ罰金ヲ宣告ス

〔第八百十四號〕凡ソ姦通罪ニハ他罪ト異ナレル點アルモノニシテ重婚罪ノ場合ニアラサレハ決シテ之レヲ見出サ、ルモノナリ其異ナレル點トハ即チ姦通罪ニハ必ス共犯アル事是レナリ

右ニ論スルカ如ク姦通罪ニハ必ス共犯アリトノ事ハ特殊ノ困難ヲ生スルモノニシテ法律ヲ嚴肅ニ適用セントスルニ付テハ必ス茲ニ之レヲ論セスンハアルヘカラス
 裁判宣告ノ理由ニ由テ論センニ（或ハ犯罪ノ證據ナキカ若クハ又罪ヲ犯サ、リシトノ事ノ證明アリタルニ由リ）姦婦ニ係ル起訴ヲ免除セシキハ（治罪法草案第三百五十五條參觀）其共犯ト稱セラレタル者ノ調査ヲ爲サスニテ必ス其起訴ヲ免除スヘキモノナリ何トナレハ此徒ハ成立ナキ犯罪ノ共犯タルヲ得サレハナリ然レトモ姦婦精神錯亂セシカ又ハ姦婦ハ共犯其人ノ上ニ錯誤ヲ爲セシカ（姦婦ハ其睡眠中事不意ニ起リタルニ由リ己レノ夫ト誤信セシ場合）若クハ姦婦年齢ノ故ニテ宥免セラレタルニ由リ其責任ナキ者トシテ無罪トナリタルモ之レカ爲メ法律上其共犯ノ罪ヲ免スヘキニアラス蓋シ共犯人ハ姦通罪

ノ犯者タルニ相違ナケレハナリ○之レニ反シ姦婦ノミ刑ニ處セラレテ其共犯ハ刑罰ヲ被ムラサルコトアリ例ヘハ姦夫ニ於テハ姦婦ノ既婚者ナリシコトヲ知ラザリシカ若クハ姦夫完全ナル知覺精神ヲ具備セザリシカ又ハ其年齡ノ故ニテ其罪ヲ宥恕セラレタル場合ノ如シ○又共犯人ノ何人ナルヤ知レサル場合ニシテ之レカ爲メ姦婦ノ受刑妨害セラレサル場合モ或ハ之レナキニハアラサル可シ

共犯人ノ地位ヲ以テ姦婦ノ地位ニ比較スルニ共犯ノ地位ハ夫ノ告訴ノ權利執行ニ由テ變更セラル、モノニシテ是レ吾人ノ今ヨリ論セントスル所ナリ

〔第八百十四號第二〕姦通罪ハ前項ニ擧ケタル特別性質ノ外ニ更ニ尙ホ左ノ如キ特殊ノ性質ヲ具有ス即チ該罪ハ必スシモ繼續犯「シユクセシフ」ニアラスト雖モ繼續犯タルコトアル可クシテ姦婦カ夫ノ家屋ニ同居セスシテ姦夫ト同居シタルキハ繼續犯ト見做サル、ナリ此場合ニ於テハ姦夫ト同居ヲ止メタル以來三箇年ヲ經サル間ハ公訴ヲ執行スルコトヲ得〔治罪法草案第十條第二項參看〕

第二百九十三條第二

〔第八百十五號〕婦ノ姦通罪ハ社會ト公ケノ秩序トニ對シ犯セシモノタルハ勿論ナリト雖モ更ニ夫ノ權利及ヒ其家族ノ利益ヲ大ニ害シテ犯セシモノナリ加之夫ハ其家内ノ履行

ト不名譽トヲ選ケント欲スル重大ナル理由ヲ有スルモノナレハ法律ハ檢察官ノ其職權ヲ以テ起訴ヲ爲スコトヲ許サ、ルモノトス即チ法律ハ夫ノ告訴アルヲ要シ又常ニ夫ヲシテ裁判宣告ニ至ルマテハ其告訴ヲ取り消サシムルヲ允許シ「確定」(デフィニチーフ)裁判ニ至ル迄告訴ヲ取消スコトヲ得ヘシト記載スルノ注意ヲ爲シタリ故ニ姦夫始審裁判ニ於テ姦通罪ノ爲メニ刑ノ宣告ヲ受ケタルニ由リ其控訴ヲ爲セシカ又ハ檢察官ニ於テ姦夫ノ無罪タル裁判アリタルニ由リ其宣告ニ付キ控訴ヲ爲セシキハ其間ハ夫ニ於テ起訴ニ終了ヲ附スルコトヲ得タリシナリ

佛蘭西法典ニハ刑ノ廢棄スヘカラサルモノトナリタルキト雖モ夫ニ於テ姦婦ヲ引取ルコトヲ承諾シテ其刑ヲ止ムルコトヲ許シタリ(佛法第三百二十七條)然レトモ本邦ノ法律ハ此ノ如キコトヲ許サス併シ本夫ハ檢察官ノ手ヲ經テ姦婦ノ爲メニ赦典ヲ申立ルコトヲ得ルナリ○他又佛法ニハ本夫「姦婦ヲ引取ルコトヲ承諾シ云々」ノ語一ヲ擧示セルニ因リ姦通ノ原由ニ付キ分居ヲ宣告セシ場合ノミヲ豫見セシカ如シ(佛民法第三百九條參觀)此ノ如キ寛大ナル條例ハ離婚ノ場合ニ於テスラ尙ホ之レヲ認定セザリシナリ其故何トナルニ夫婦和諧シタルキハ離婚ニ關スル訴權ヲ消止スルニ過キスシテ既ニ宣告セシ離婚ニ何等ノ影響ヲモ及ホサス(同民法第二百七十二條參觀)加之同法ハ離婚セシ夫婦ノ結婚スルコトヲ禁シタレ

ハナリ(同民法第二百九十五條參觀)

[附言] 佛法ハ第八百八十六年ニ於テ離婚ヲ禁シタレトモ新法ヲ以テ更ラニ之レヲ許シタリ(千八百八十四年七月二十七日)

新法ハ離婚セシ夫婦ノ一方ニ於テ更ラニ他人ト結婚シ而シテ復タ離婚シタル場合ニ於テハ最初離婚セシ夫婦ニ於テ更ラニ結婚スルコトヲ許セリ由是觀之夫其離婚セシ婦ヲ引取ル以上ハ嘗テ其婦ニ宣告アリタル刑ヲ免カレシメタリト認定スルヲ得

(第八百十六號) 佛法及ヒ歐洲過半ノ法制ニ於テモ檢察官ノ起訴ヲ爲スニ付テハ本法ト等シク夫ノ告訴アルヲ要ス而シテ刑事ノ事項ニ於テハ總テ嚴肅ニ法律ヲ遵守シテ汎博ナル解釋ヲ許サ、ルモノナレハ歐洲過半ノ判決例ニ於テモ亦夫其婦ノ姦通罪ヲ犯セシコトニ起因シテ民事ノ訴訟ヲ爲スモ之レカ爲メ檢察官ニ刑ノ適用ヲ訴フルヲ許スニ充分ナリト爲サス○此ノ如キ判決例ハ夫其婦ヲ相手取りテ爲ス所ノ請願例ヘハ分居又ハ離婚若クハ姦通罪ニ起因シタル忘恩ノ爲メニ贈與ヲ廢止スル訴ニ適用ス加之右判決例ハ姦通罪ニ起因シテ婦ノ産ミタル子ノ父タルコトヲ非斥スル請願ニモ適用スルモノナリ

然レトモ此ノ如キ判決例ヲ以テ法律ニ適シテ至當細密ナルモノトセハ是レ其法律コソ吾人ハ前述第一第二ノ場合ニ於ケル道理ニ背反スルモノトシテ之レヲ駁撃スルヲ得可シ其

故何トナルコ既ニ夫世上ニ其不名譽ト稱スルコノ公然發覺スルヲ自己ノ利益ニ於テ恐レサル以上ハ最早其犯罪ニ付キ害ヲ蒙リタル社會ノ刑事訴訟ヲ毀滅スルノ權利ヲ失ヒシ者ナレハナリ○是ヲ以テ吾人ハ少ナクモ法文ニ婦ニ對スル民事訴訟ニ係ル二箇ノ場合ヲ加ヘ之レヲ以テ夫ノ告訴ト同視スルコトニ躊躇セス而シテ此二箇ノ場合ニハ惡意ノ姦通ノ證據ヲ要スルモノニシテ其惡意ナキハ離婚及ヒ贈與廢止ヲ宣告セサルモノトス○然ルニ吾人ハ父タルコトヲ非斥スル場合ヲ加ヘサルハ是レ蓋シ此場合ニハ婦ノ罪責ヲ要セサレハナリ何トナレハ婦ハ事不意ニ出テタルカ又ハ暴行ニ因テ害ヲ被リタルコトアリ又其精神虛弱不完全ナルニ因リ己レノ被リタル危險ニ付キ夢幻ニ覺知シタルコトアレハナリ其夫ニ於テモ亦其所爲ヲ自カラ後悔スルコトアル可シ總テ此等ノ事ハ姦通ノ爲メニ出產シタル兒子ヲ自己ノ子ニアラスト非斥スルニ妨ケトナラス何トナレハ其父タルコトノ推測ハ事實ト大ニ背反シタレハナリ然リト雖モ夫ハ寬大ノ處置ヲ施サントノ意者又ハ公平ノ思考ニ於テ其婦ノ罰セラル、コトヲ希望スルニ非ス故ニ夫ニ告訴ヲ爲サシメテ婦ノ罪ヲ問ヒ又ハ之レヲ爲サ、ラシメテ罪ヲ問ハサルノ權能ヲ與フルヲ以テ最モ宜シキヲ得タリト謂ツ可

父タルコトヲ非斥スル訴ノ場合ニ於テハ姦通罪ノ共犯ハ檢察官ノ起訴ヲ被ムルコトナカル可

シ何トナレハ姦婦ニ對シテ夫ヨリ明瞭ナル告訴ヲ爲サ、ルヘケレハナリ然レトモ夫ニ於テハ直チニ其共犯ニ對シテ告訴スルヲ得ルモノトス

〔第八百十七號〕之レニ反シテ夫ヨリ爲ス所ノ民事上ノ訴訟ノ二箇ノ場合即チ離婚ノ訴又ハ贈與物廢止ノ訴ノ場合ニ於テハ夫ハ其婦ニ對スル告訴者トシテ見做サル、カ故ニ檢察官ニ於テハ其職權ヲ以テ姦通罪ノ共犯ニ對シテ起訴スルヲ得而シテ此起訴ハ更ニ夫ノ家族ノ不名譽ニ屬スト謂フヲ得ス○以上述フル所ノ理ヲ推究スレハ夫若シ輕罪裁判所ニ其婦ノ姦通ヲ訴ヘタリトセハ姦通罪ノ共犯人ハ檢察官ノ職權ヲ以テ起訴セラル、コ勿論ニシテ夫ヲシテ姦通罪ノ共犯人ヲモ訴ヘシムルヲ要トスルヲ得ス蓋シ夫ハ其者ノ何人タルヲ知ラサルコトアレハナリ又夫ヲシテ其婦ノ犯罪ノ告訴ヲ爲スニ限ラシメ共犯人ノ告訴ヲ爲サ、ルコトヲ明文ヲ以テ許スコトヲ得ス而シテ其婦ノ犯罪ノミヲ告訴スル場合トハ其共犯者カ夫ノ親族ナルカ又ハ夫カ貴重ニ取扱ハント欲スル者ノ場合タル可シ扱テ夫ヲシテ其婦ノ犯罪ノ告訴ヲ爲スニ限ラシムルコトヲ許サ、ル理由ヲ述ヘンニ凡ソ夫ヨリ罪ヲ免スコトハ是レ普通法ニハ甚タシキ變則ニシテ唯直接ニ婦ノ爲メニスルニアラサレハ法律上允許セサルモノナリ而シテ其夫ヨリ其婦ノ罪ヲ免シタルカ爲メ間接ニ其共犯者ニ利益ヲ與フルコトアルハ唯其婦ニ與ヘタル寛大ナル處置ノ利益ニ過キス然ルニ於テ

吾人ノ論究スル場合ニ於テハ夫ノ姦通ヲ告訴シタル場合ナレハ右寛大ノ處置アラザリシモノナリ

今ヨリ夫カ刑ノ適用ニ付キ刑事ノ手續キニ因リ若クハ損害賠償ヲ得ンカ爲メ民事ノ手續キニ因リ姦通罪ノ共犯ノミヲ訴ヘント欲スル場合ヲ想像シテ論究セン○吾人ニ於テハ夫ノ此ノ如キ訴訟ヲ爲スハ其權内ニアリテ其婦檢察官ノ起訴ヲ免カル、モノナリト斷言スヘシ其故何トナルニ既ニ前ニモ論シタルカ如ク夫其婦ノ罪ヲ免ルスハ是レ其婦ニ對スル寛大ノ意考又ハ公平ノ思考ニ歸スルモノト雖モ之レカ爲メ共犯者ニ於テ毫モ利益ヲ受クルノ理由ナケレハナリ故ニ共犯人ハ刑事上ノ訴ノ場合ニ於テ刑ニ處セラル、ハ勿論損害ノ賠償ニ付キ夫ヨリ民事ノ訴ヲナシタル場合ニ於テモ刑ニ處セラルヘク而シテ是等ノ事ハ法文ニ記載セサルモ當然ノ事ニシテ敢テ之レヲ記セサルモ差支ヘナシ何トナレハ則チ姦通罪ニ基キテ損害ノ賠償ヲ請求セントスル民事上ノ訴訟ハ甚タ明瞭ナル告訴ナレハナリ

〔第八百十八號〕本法ハ夫ノ白痴ナルカ爲メ其後見人アル場合ヲ想像セリ○若シ法律上告訴ノ權利ヲ以テ夫ノ身體ノミニ附着スルモノト認ムルニ於テハ是レ其姦婦ノ刑罰ヲ免ル、コトヲ確保スルモノト云フヘシ何トナレハ法庭ニ於テハ白痴瘋癲人ノ告訴ヲ認許スル

「能ハサルハ勿論夫ノ白痴ナルハ姦婦ニ於テ自己ノ過失ヲ夫ニ隱スハ容易ニシテ夫ニ於テ其過失ヲ知了シ而シテ告訴ヲ爲スモ之レカ願下ケテ爲サシムルヲ容易ナレハナリ
 ○此ノ如キ場合ニ於テ檢察官ノ職權ヲ以テスル起訴ヲ許スルハ夫ノ家族ノ爲メ重大ナル不都合ナシトスルヲ得ス是ヲ以テ告訴ノ權ヲ夫ノ後見人ニ附與シタルモノナリ然レトモ其告訴ヲ爲スニハ夫ノ最近親二名ノ參同ヲ要シ又告訴ノ願下ケテ爲スニモ其參同ヲ要シタリ

〔第八百十九號〕 夫其婦ノ過失ヲ知了セシト雖モ其罪ヲ問ハスシテ和諧ヲ爲シタルハ當然起訴ニ終了ヲ附スルモノトス○勿論其和諧ヲ爲シタルハ夫ニ於テ告訴ノ願下ケテ爲スヘシ然レトモ一旦夫ニ於テ其婦ニ宥恕ヲ與ヘタル後チ或ハ其血族親ノ說ヲ容レテ其告訴ノ願下ケテ拒ムコトアルヘシ然レトモ此場合ニ於テハ法律ハ其婦ニ許スニ夫ノ宥恕ヲ有効ナラシメ裁判所ヲシテ夫ノ告訴ハ無効ナリト宣告セシムルヲ以テシタリ○和諧ノ證據トシテ婦ヨリ陳述スル事實ハ其必ス和諧ヲ爲シタリトノ事ヲ明示スルヲ要ス故ニ其陳述スル事實ハ其姦通後夫ト常ニ同居スルトノ事ヲ用テ未ダ足レリトセス又夫病氣ニ付キ婦其世話ヲ爲シ又婦病氣ニ付キ夫其看護ヲ爲シタリトノ事ハ皆以テ其和諧ヲ證明セサル可シ何トナレハ夫婦間ノ此ノ如キ世話看護ハ道德上ノ義務及ヒ民法上ノ義務

務コシテ失權ヲ惹起セサル所爲ヲ履行セシモノナレハナリ○之レニ反シテ配偶者同衾シタリトノ事證明アリタルハ是レ和諧ノ完全ナル證據ナルコト言テ俟タスシテ明カナリ
 本法ハ告訴前ノ和諧ハ告訴ヲ無効ト爲スヘシトハ掲ケス是レ推理法ヨリ觀ルモ此ノ如ク決定スヘキハ當然ノ事トス

然ルニ夫ノ死去ハ起訴ニ終了ヲ附スルモノナリトノ事ヲ認定スヘキヤ否ニ付テハ最モ困難ナリ然リ而シテ夫ノ死去ハ起訴ニ終了ヲ附スト説クハ是レ蓋シ夫死去セサリシハ概テ其姦婦ノ罪ヲ宥恕シタルヘシトノコトニ起因ス勿論婦ノ罪ヲ宥恕スルハ法律ノ希望スル所ナリ是ヲ以テ法律ハ多分宥恕ヲ爲シタルヘシト推測シテ婦ニ利益ヲ與ヘシナリ故ニ該婦ハ其性質ヲ變シタリト推測スヘカラサレハ自己ノ寡婦トナリタル憂苦ヲ有シテ刑罰ニ處セラル、ノ恥辱ト不名譽トナ有セサルヘシ

又夫告訴ヲ爲サ、ル前ニ死去セシキハ其相續人ニ於テ告訴ヲ爲シ得サルハ當然ニシテ敢テ之レカ爲メ夫死亡前ニ其婦ノ過失ヲ知ルト知ラサリシトテ區別スルノ要ナシ何トナレハ若シ其過失ヲ知了セシキハ之レヲ恕シタルヘシト常ニ推測スヘケレハナリ
 又本法ハ姦婦ノ死去シタルト起訴ニ終了ヲ附シタリ姦婦ニ對スル起訴ノ終了スルハ固ヨリ論テ俟タスト雖モ(治罪法草案第八條第一項參觀)姦夫ニ對シテモ亦起訴ノ終了スルモ

〔第八百二十一號〕 姦通罪ハ他ノ輕罪ト俱發スルコトアルヘシ例ヘハ外人ノ傍觀スヘキ場所ニテ姦通セシキノ如キハ姦通罪ト公益ニ關スル犯罪ト俱發スルコトアルヘシ此ノ如キ場合ニ於テハ檢察官其職權ヲ以テ公益ニ關スル犯罪ニ付キ二名ノ罪人ニ關スル起訴ヲナスヘシ然レトモ右公益ニ關スル罪ノ刑ヨリモ一層重キ姦通罪ニ付テハ右ト同時ニ起訴ヲ爲スコトヲ得ス但シ夫ノ告訴アルキハ此限リニアラス故ニ檢察官ニ於テハ姦婦タル身分ノ事ハ敢テ之レヲ問フヘカラス

姦通罪外ノ事實ノ起訴ヲ爲スニ當リ檢察官ニ於テ夫ノ告訴ナキモ其婦ノ姦通ノ證據ヲ舉示スルコトヲ得ヘシ然レトモ姦通罪ノ刑ノ適用ヲ求ムルコトヲ得ス○例ヘハ夫毒害若クハ暴行ヲ受ケテ死去シ嫌疑其婦ニ係リ又ハ其婦ト姦通シタルヤモ料リ難キ人ニ係リタルキハ檢察官ハ固ヨリ其婦ト右ノ人トノ姦通ヲ證明シ以テ其姦婦若クハ姦夫ニ於テ夫ノ殺害罪ノ正犯又ハ從犯タリトコトノ確カナル推測ヲ引致セントスルハ言ヲ俟タス○又夫死亡ニ至ラサルモ毒殺又ハ謀殺ノ未遂犯ノ犠牲トナリタル場合ニ於テ其婦及ヒ從犯人ニ對シ姦通罪ノ告訴ヲ拒ミシキニ於テモ亦檢察官ハ右ニ述ヘタルカ如キ證據ヲ舉クルニ差支ヘナシ何トナレハ刑事訴訟手續キ及ヒ負責證據ニ關スル規則ハ姦通罪ノ事項ニ於テ夫ニ認許シタル宥恕ヲ爲スノ權及ヒ告訴ヲ爲スノ權利ニ無關係ナレハナリ

〔第八百二十二號〕 本法ハ姦通罪ノ事項ニ於テ該罪ノ證據ノ方法ニ付キ毫モ特別規則ヲ制定セス故ニ此點ヨリ觀レハ本法ハ佛蘭西法典ニ異ナレル所アリ即チ同法典ニ於テハ姦夫ト姦婦トノ間ニ區別ヲナシ姦夫ニ對シテハ現行犯罪ノ外其犯罪被告人即チ姦夫ノ署名シタル書面又ハ其他ノ書類ヨリ生スル證據ノミヲ認許シタリ(同法典第三百三十八條第二項)

實ニ此ノ如キ奇怪ナル規則ハ吾人ニ於テ採用セサルコトヲ良シトスト信ス蓋シ該規則ハ婦ト親密ニ交際スル者ハ何人ヲ論セスシテ之レヲ相手取りテ無暗ノ訴ヘ即チ理由ナキ起訴ヲ爲スヤチ豫防センコトヲ口實トシテ同一ノ犯罪ニ係ル二名ノ被告人ノ間ニ著シキ不平均ヲ設定シ且ツ遂ニ抵觸ヲ來スコトアルヘケレハナリ

實ニ婦ノ姦通ハ現行犯罪外ト雖モ唯ニ證人ニ由テ證明セラル、ノミナラス尙ホ明確ニシテ符合スヘキ推測法ニ因テ證明セラル、コトアルヘシ然ルニ是等ノ證據ニハ姦婦ノミナラス姦夫ヲモ共ニ指定スルコトヲナシトスルニ殆ント難キモノナリ何トナレハ姦夫己レノ罪狀ヲ認定セラレサル前ニ逃亡セシ場合ハ別段トシテ畢竟姦通罪ニハ必ス共犯アルモノナレハ起訴中ニ共犯者ヲ指定セスシテハ姦婦ノ姦通シタル旨ヲ證明スルコト難ケレハナリ是ヲ以テ共犯人ノ干與シタリトノ證據ハ姦婦ノ罪狀ヲ證明スル爲メニ充分ニシテ共犯人

ノ罪狀ヲ證明スルニ足ラスト定ムルヲ得ル乎豈此ノ如キ理アラシヤ但シ共犯人ニ於テ婦ト通シタルハ事實上眞實ナレトモ其罪狀ノ道德上ノ元素殊更其知覺精神ヲ有シタルヲ其隨意ニ出タルヲ若クハ婦ノ婚姻セシヲ知了シタルヲ付テハ眞實ナラスト等論スルハ格別トス○又例ヘハ確定シタル一人ト姦婦トノ罪狀ハ婦ヨリ贈リシ艶書即チ婦ヨリ配偶者タル義務ヲ盡ス代リニ男子ヨリモ親愛セラレヨト頼ム所ノ書類ニ由テ充分ニ證明セラレタルモノト見做スハ全ク道理ニ背キシヲニアラスヤ而シテ此ノ如キ自白アルモ尙ホ是レ婦ヲ刑ニ處スルニ足レルノミニテ未ダ男子ヲ處斷スルニ不充分ナリトスルヲ得ンヤ乃チ吾人ニ於テハ既ニ婦ニ刑ヲ科スルニ充分ナルモノナレハ等シク其姦夫ニ刑ヲ科スルニモ足ルモノト認ム豈唯一方ニ偏頗スルノ理アラシヤ

尤モ婦ヨリ艶書ヲ贈リタル場合ニ於テ其共犯人ト稱セラル、者ハ一切ノ手段ヲ以テ己レヲ辨護セント務ムルモ吾人ノ敢テ拒マサル所ニシテ婦人ノ方ニ「エキザルダツシヨ」(感情

堪ヘ難フシテ殆
ト狂スルノ狀)アリテ萬狀適度ヲ超ヘタルヲ證明スルハ吾人ノ其適宜ニ任ス所ナリ然レ

此ノ如ク事實過度ナリトノ事ハ婦人ニモ男子ト同様ニ利益ヲ與フルモノナリ何トナレハ總テ其共犯二名中ニ於テ事實ノ成立ハ分ツヘキモノニアラサレハナリ

又佛國ノ立法者ニ於テ姦通罪ノ從犯ト稱セラレタル者ノ署名セシ手紙又ハ證據書類ハ其

者ノ無罪又ハ罪責アリト定ムルニ付キ毫モ疑團ヲ遺スモノニアラスト信シタルハ誤レル者ト云フヘシ其故何トナルニ假令ヒ結婚シタル婦ト雖モ之レト親切ニ交ハリタルヲ表スル男子ノ手紙ニハ其婦ト懇切ニシテ愛情ヲ含ムヲアルモ之レカ爲メ姦通セシトノ事ヲ決定スルヲ得ス而シテ又假令ヒ其手紙ニ婦女ノ親交スル旨又ハ堅固ナラサル旨ヲ書載セルモ之レカ爲メ其最愛ノ極遂ニ姦通罪ヲ犯セシトノ證明アリトスルヲ得ス○又之レニ反シテ何程注意シテ書シタル手紙ナリトモ之レニ姦通罪ヲ發見スヘキ隱秘ノ語辭アレハ姦婦姦夫ノ爲メ甚ダ其不名譽ノヲナリト裁定スルヲ得ルモノナリ

姦通罪ニ關シテ最モ困難トスルモノハ則チ證據ニアリテ立法者カ文書上ノ證據ナキハ現行犯ヲ要スルハ從犯ト稱セラレタル者ヲ非常ニ保護スルモノナリ蓋シ何レノ時ヲ以テ其眞實ナル現行犯ノ證明アリトスル乎只其場合ハ二名ノ犯者カ姦通罪ヲ遂クル行爲中ニ發覺セラレタルキニ限ルトセン乎(此事項ニ用サタル羅句語ハ猥褻ニ涉レリ)○然レトモ行爲中ニ發覺スル場合ハ實ニ希ナリト云フヘシ何トナレハ此行爲ハ假令ヒ適正ノ夫婦間ニ爲セルモ他人ノ面前ニ於テスルキハ其一事ヲ以テ罪科トナレハナリ然ラハ則チ況シテ姦通自ラノ如キ犯罪ナルキハ他人ノ見出サ、ル様ニ勉ムヘキハ勿論ナリ○右ニ述フルカ如ク眞ノ現行犯ヲ想像スルハ甚ダ難キモノナレハ吾人ハ裁判所ニ於テハ只現行犯ノ充分ナ

ル推測アリシハ則チ現行犯アリシト宣告スルノ允許ヲ得タリト信セリ例ヘハ被告人等
 ニ於テ同室内ニ一夜ヲ過コシ別ニ姦通罪ヲ犯サストノ保證人ナキキ及ヒ況ンヤ兩人同一
 ノ寢床ニ眠リタルキノ如シ又法律上姦通罪ノ未遂犯ヲ罰スルモノトセハ男女兩人共醜陋
 ナル景狀ニアルキ又ハ非禮ノ抱合(原語「アンブライスマン」トハ抱合ノ義ナレトモ其レノ
 ミナラス總テ姦通罪ヲ犯ス前ノ所爲ヲモ含ムモノナリ)ヲ爲スル人
 ニ發覺セラルレハ此事實ハ姦通罪ノ未遂犯ヲ構造スルモノナラン然レトモ是等ノ事實ヲ
 以テ姦通罪ヲ遂ケタル證據ト看做スハ甚ダ嚴酷ナリト謂フ可シ

又婦女將ニ其身ヲ誤ラントズルノ際或ハ其兒子ノ事ヲ想ヒ或ハ其夫ノ名譽如何ヲ想ヒ
 道德ノ光暉ヲ顯シテ遂ニ其身ヲ穢サ、ルヲ徃々之レアリ然ラハ此ノ如キ場合ニ於テ其行
 爲ノ事發覺スルモ其婦ノ犯サ、リシ所ノ過失ヲ鳴シ之レヲ罰スルハ不條理ナリ

勿論姦通罪ハ其性質ニ於テ他罪ト大ニ異ナリテ數多例外ノ點ヲ要スルカ故ニ其現行非現
 行ヲ問ハス裁判所ヲシテ其查定ニ關スル廣大ナル權限ヲ有セシメスンハアルヘカラスト
 雖モ裁判所ニ於テハ假令ヒ充分明瞭ナリトスル推測アルモ或ハ錯誤ヲ爲サ、ルヤト深ク
 勘考スルヲ要ス殊トニ裁判所ハ其婦カ自己ノ情慾ニ制セラレタルト同様ニ男子ノ大膽心
 ノ爲メニ其身ヲ穢スニ至リシヤ否ヲ考査シ又婦女其身ニ有スル所ノ節操及ヒ夫ノ權利ヲ
 敬重スル事其兒子ノ情愛等ハ皆、其身ヲ穢ス時ニ大ニ道德ヲ補助スルモノタルヲ斟酌ス

ヘキナリ

第三百九十四條

〔第八百二十三號〕 重婚ノ罪ハ佛國法典第三百四十條ニ於テ有期ノ徒刑ヲ以テ罰シタリト
 雖モ我法典ニハ只之レヲ輕罪ト看做シタリ○概チ重婚ヲ罰スル刑ハ社會及ヒ道德ノ害惡
 ノ割合ニ應セサルモノニマテ佛國ニ於テモ亦此ノ如シ而シテ吾人ノ知了スル外國法典ニ
 ハ此罪ヲ罰スルニ有期ノ徒刑就中其最高點(二十年)ヲ用ヰタルヲ見ス○又日本ニ於テハ
 重婚罪ハ甚ダ希ナルハ刑ヲ寬ニシタルノ一原由ナリ其故何トナルニ本邦慣習上ニ於テ該
 罪ヲ犯ス者少ナク隨テ法律モ之レカ爲メ刑ヲ適用スルヲ希ナレハ社會ノ危險甚ナケレハ
 ナリ○斯ク日本ニ於テ重婚罪ヲ犯スヲ少ナキハ左ノ二箇ノ理由アリテ存スルカ故ナリ先
 ツ結婚シタル男子ハ更ラニ他ノ婚姻ヲ結ハシカ爲メ離婚スルヲ容易ナルト又法律上慣習
 上并ニ適正ノ婦ニ於テモ夫婦同居ノ家ニ妾ヲ入ル、ノ允許アル事是レナリ○婦女ノ重
 婚罪ヲ犯スヲ希ナルニ付テハ右男子ニ就テ論シタルト同一ノ理由ヲ以テ説明スルヲ難シ
 然レトモ本邦ノ婦女ハ平生沈着ニシテ夫ニ從順ナルカ故ニ是等ノ事ハ姦通罪ヲ犯サ、ル
 原由ナルヨリモ尙ホ一層重婚罪ヲ豫防スル原由ト謂フヘシ何トナレハ婦女姦通罪ヲ犯ス
 ニ至ルハ只一時其身ノ堅固ナラサルノ結果ナリト雖モ重婚罪ニ至リテハ此ノ如キ結果タ

ヲサルヘクシテ婦タル義務ヲ抛棄スルノ大決心ヲ爲シ隨テ法律ニ背戾スル大膽心ヲ起ス
ヘキモノナレハナリ

〔第八百二十四號〕 重婚罪ハ簡單ナル三箇ノ事實ヲ以テ構造ス即チ未ダ消滅セサル適法ノ
前婚アル事前婚ノ成立ヲ知了スル事及ヒ法文ニ掲ケタル如ク少ナクモ〔其方式〕ノ適正ナ
ル新婚ヲ結約スル事はレナリスク〔方式〕ノミニテモ適正ナルト掲ケタルハ是レ蓋シ其實
重婚ハ自カラ犯罪タルニ因リ適正ノ結婚タルヲ得サレハナリ○然レトモ第二ニ結婚スル
者ニ於テ第一ノ婚姻ハ離婚若クハ配偶者ノ一人ノ死去ニ因リ既ニ消滅セシモノト信セシ
トアリ此場合ニハ重婚罪成立セサルハ當然ノコナリ○然レトモ法文ニ右ノ如キ錯誤ヲ爲
シタル場合ヲ除キシハ論理ノ錯雜センコト避ケタルモノナリ○此ノ如キ錯誤ヲ生スルハ
男子ヨリモ婦女ノ身ニ大ナル可シ今其例ヲ掲ケンニ例ヘハ死去シタリト誤信スル場合ト
ハ旅行又ハ戰爭後蹤跡不分明ニシテ眞ニ死亡セサルモ死亡セシト看做サル、トアリスノ
如ク蹤跡分明ナラサル者ハ婦ヨリモ夫ニ多カラン又離婚シタリト誤信スル場合トハ婦其
夫ヨリ放逐セラレタルニ因リ假令ヒ夫カ離婚ニ關スル適法ノ法式ヲ履マサリシモ正當ニ
離婚セラレタリト信スルコトアルヘシ
重婚罪ニハ姦通罪ト等シク必ラス共犯アルヘシ而シテ其共犯ハ自カラ重婚罪ヲ犯セシ者

タルヤ否チ區別セシテ他ノ共犯ト同一ノ刑ニ處セラル可シ○然レトモ共犯ニ於テ第一
ノ婚姻解ケサルコトヲ知了セサルキハ彼ノ姦通罪ノ共犯カ姦婦ノ結婚者タルヲ知ラサルキ
ノ如ク毫モ刑ニ處セラル、トナシ

〔第八百二十五號〕 重婚罪ハ姦通罪ヲ包含シテ一層道德ノ害惡甚シ蓋シ重婚ハ姦通ヲ保確
シテ其繼續犯ヲ隱蔽スルカ故ナリ又重婚罪ハ人々ノ身分ヲ變更シ妨碍シ尙ホ兒子ノ身分
ヲモ害スルモノナレハ社會ノ害惡モ亦一層大ナリト謂フ可シ是ヲ以テ假令ヒ刑罰ハ寬裕
ヲ主トスヘキモ本案重婚ニ關スル刑ニ至リテハ姦通罪ノ刑ヨリモ重クシ〔姦通罪ノ刑ハ
三月以上二年以下ナルモ重婚罪ノ刑ハ六月以上三年以下ト定ム〕加フルニ罰金ヲ以テシ
タリ

〔附言〕 頒布法典ハ重婚ニ關スル禁錮ノ刑ノ最高點ヲ減シテ二年ト爲シ姦通罪ニ用ユ
ル禁錮ノ最下點ヲ上ケテ六月ト爲シタリ是故ニ右二刑間ニ存スル差異ハ唯罰金ニ過キ
ス

〔第八百二十六號〕 重婚罪ヲ以テ繼續〔コンチニユー〕犯ト看做ス可カラス尤モ裁判所ニ於テ
新タニ結ヒタル婚姻ノ無効タルヘキ旨ノ宣告ナキ以上ハ重婚ノ景狀ハ引續キテ存スルコ
勿論ナリ然レトモ重婚罪ハ第二ノ結婚式ヲ履行シタルカ爲メ直チニ一度犯シタルモノトナ

リ(本邦ノ結婚式ハ實ニ簡單ナルモノニシテ「セレブレーション」結婚祝典ノ名稱ヲ下ス
ヲ得サル程ノモノナリ)故ニ此第二ノ結婚式ヨリ起算シテ公訴ノ期滿免除ヲ生ス公訴ハ
其辱カシメラレタル配偶者ノ告訴ヲ待タス檢察官ノ職權ヲ以テ施行スルヲ得何トナレ
ハ社會ノ秩序ヲ害シタルヲ姦通罪ヨリモ甚ダシケレハナリ○公訴カ一旦期滿免除シタル
モ重婚罪ヲ犯セシ婦ノ第一ノ夫ハ之レヲ相手取テ姦通罪ノ訴ヘヲ爲スニ妨ケナシ蓋シ不
法ノ同居ヲ爲シテ實際少クモ其熄絶セサル間ハ其犯罪ハ繼續シタリト推測スヘキモノナ
レハナリ(第三百九十三條註解第八百十四號參觀)

第十二節 人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

第三百九十五條 何人ト雖モ無實ナルヲ知テ書面又ハ口頭上ニテ刑事ノ處斷ヲ惹起スヘ
キ性質ノ告訴又ハ告發ヲ司法權ニ爲ス者ハ誣告ノ犯人ニシテ被告人ニ對スル偽證ニ付キ第
二百五十三條ニ掲ケタル刑ト同一ノ刑ヲ以テ罰ス(刑、第三百五十五條○佛刑、第三百七十三
條)

刑ノ除外 第三百九十六條 誣告ヲ爲ス者告發セラレタル者ニ對スル總テノ起訴前ニ自カラ願下ケテ
爲スルハ假令ヒ其告發セラレタル者既ニ告發者ニ對スル告訴ヲ始メシキト雖モ其刑ヲ除外
ス可シ(刑、第三百五十八條)

偽證トノ類似 第三百九十七條 若シ誣告ヲ蒙リタル者不適當ニ受刑シタルキハ誣告者ニ第三百五十四條
及ヒ第三百五十五條ヲ適用ス可シ(刑、第三百五十七條)

教唆者ノ刑 第三百九十八條 何人ト雖モ一箇人ヲ害シ又ハ之レニ不敬ヲ加フルノ意ヲ以テ公然之レニ
誣毀ノ罪
名譽ヲ害スル事實又ハ確定ノ瑕瑾ヲ歸責シタル者ハ誣毀ノ罪ノ犯人ニシテ左ノ如ク處斷ス

言語、演説 第一 公然言語又ハ演説ニ因リ人ヲ誣毀シタル者ハ十一日以上二月以下ノ重禁錮及ヒ貳
圓以上拾圓以下ノ罰金ニ處ス

文書、圖畫 第二 公然配附、賣却又ハ標示シタル文書又ハ印刷、圖畫又ハ符徵若クハ劇場ノ所作ニ因
リ人ヲ誣毀シタル者ハ十五日以上三月以下ノ重禁錮及ヒ三圓以上三拾圓以下ノ罰金ニ處
ス(刑、第三百五十八條○千八百八十一年七月二十九日ノ佛蘭西法律第三十二條)

誣毀シタル事實ノ證據 第三百九十八條第二 (誣毀ノ罪ノ被告者ハ其誣毀ニ係ル事實ノ眞正ヲ證スルニ及ハス但
シ其事實タル證據又ハ義務ヲ公ケニ發行シタル商事會社又ハ民事會社ノ管理人、頭取、アジ
ヤン(會社ノ雇人ニシテ該社ノ事務ニ從事スル者ヲ云フ但シ小使ノ如キハ此限ニ在ラス)又ハ清算者ニ歸責シタルキハ格別ニシテ之レカ爲メ
公ケノ官吏ニ對スル誣毀事實ノ證據ノ事項ニ關シ第七十條ニ掲ケタルモノニ牴觸スルヲ
ナシ

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

被告人ハ己レノ罪責ヲ辨明シ得サルキニアラサレハ刑ニ處セラル、コナシ(前述佛蘭西法律第三十五條第二項)

罰書ノ記

第三百九十九條 他人ノ名譽ヲ害スヘキ裁判上ノ辨論又ハ民刑ノ裁判宣告文ヲ印刷手段ヲ以テ真正ニ記載シタルニ外ナキハ第三百九十八條第二項ニ掲ケタル刑ノ適用ヲ爲スノ限リニ非ス但シ刑事ノ處斷アリシキハ右ノ公示ハ宣告アリタル刑ノ止息後ニ爲スコトヲ許サス

(刑、零)

死者ニ對スル誹毀、誣告

第四百條 死者ニ對スル誹毀ハ第三百九十八條ニ依リ罰スヘシト雖モ主トシテ其家族中ノ生存者ヲ害セントノ意思又ハ誣告ノ性質ヲ以テ誹毀シタルキニ限ル可シ(刑、第三百五十九條○千八百八十一年佛蘭西法律第三十四條)

罵詈、不敬、汚辱

第四百條第二 (教唆ナク公然言語又ハ文書ヲ以テ常人ニ對シテ犯シタル名譽ヲ害スヘキ事實又ハ確定シタル瑕瑾ノ歸責ヲ包含セサル罵詈、不敬、汚辱ノ罪ハ十一日以上一月以下ノ輕禁錮及ヒ貳圓以上拾圓以下ノ罰金又ハ其二刑中ノ一ノミニ處ス)刑、第四百二十六條第十二○同上佛蘭西法律第二十九條及ヒ第三十三條

裁判ノ公

第四百一條 誣告、誹毀又ハ罵詈ニ關スル處斷ノ場合ニ於テハ裁判所ハ被害者ノ請求ニ因リ其裁判宣告書ヲ一又ハ數多ノ新聞紙ニ公示シ及ヒ其新聞紙數葉ヲ贖人タル被害者ニ交附

スルコトヲ命スルヲ得但シ其費用ハ之レヲ受刑者ニ科ス

文書ノ毀棄

其外裁判所ハ誹毀又ハ罵詈ニ係ル文書、記憶物又ハ圖書ノ毀棄及ヒ書籍ニ關スルキハ未ダ賣却セサル卷冊ニ其改正ヲ命スルコトヲ得可シ(刑、零)

職業上ノ秘密

第四百二條 内科外科ノ醫師、藥舖、產婆、代言人、代書人、公證人及ヒ宗門ノ教職ニシテ其身分職業ノ故ニ關シテ己レニ委託サレタル秘密又ハ其身分職業ノ故ニ關シテ知り得タル秘密ヲ一名又ハ數名ニ漏告シ以テ之レカ爲メ代價ヲ受ケ取り又ハ人ヲ害スルノ意ニ出テタル者ハ十一日以上三月以下ノ重禁錮及ヒ貳圓以上拾圓以下ノ罰金ニ處ス

前項ニ記載シタル人々ハ其職業ノ故ニ關シテ委託サレ又ハ其職業ノ故ニ關シテ知得シタル事實ニ付キ訟庭ニ於テ證據人トナルヲ拒絕スルコトヲ得然レトモ法庭ニ於テ事實ヲ漏告スルキハ其漏告ヲ罰スヘキニ非ス(刑、第三百六十條○佛刑、第三百七十八條)

告訴ノ必要ナル事

第四百三條 第三百九十八條以下ニ豫定シタル輕罪ノ起訴ハ誹毀セラレタル者又ハ損害ヲ被リタル者ノ告訴又ハ其者死去シタルキハ其親族ノ告訴アルニアラサレハ發生セス(刑、第三百六十一條○千八百八十一年佛蘭西法律第六十條)

要旨

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

第八百二十七號 人ノ名譽ニ關スル犯罪ノ性質ニ付キ緒論ヲ爲ス事

第三百九十五條第三百九十六條及ヒ第三百九十七條

第八百二十八號 讒誣ニ係ル告訴又ハ告發ヲ以テ偽證ト同視スル事

第三百九十八條

第八百二十九號 誹毀ノ罪ヲ構造スル諸元素即チ害スルノ意思歸責シタル事實ノ名譽ヲ害スヘキ性質、公示

第八百三十號 公ケノ場所外ニ於テ公示ヲ爲シ得ル事

第八百三十一號 口頭上ノ誹毀及ヒ文書上ノ誹毀

第三百九十八條第二

第八百三十二號 誹毀ノ事實ノ真正ヲ證明スルコトノ禁止附更ニ例外ヲ設クル事

第三百九十九條

第八百三十三號 裁判上ノ辨論ノ公示

第四百條

第八百三十四號 死者ニ對スル誣告及ヒ誹毀

第四百條第二

第八百三十五號 公然文書又ハ言語ヲ以テスル罵詈

第四百一條

第八百三十六號 處斷ヲ公示スル理由

第四百二條

第八百三十七號 常人ニ對シ職業上ノ秘密ヲ破ル事

第四百三條

第八百三十八號 此等種々ノ場合ニ於テ告訴ヲ必要トス但シ第一ノ場合ヲ例外トスル事
〔第八百二十七號〕 凡ソ人ノ名譽ト貴稱トハ貴重ナル財産ニシテ法律上最大注意ヲ以テ保

護セスンハアルヘカラサルモノナリ○然リ而シテ人ノ榮譽ヲ毀傷スル者ニ對シテ掲ケタル刑カ人ノ生命身體及ヒ財産ニ對シテ犯セシ罪ノ刑ヨリモ大ニ輕キ所以ノモノハ法律上榮譽ヲ重シサルニハ非ラスシテ唯名譽ニ關スル犯罪ノ害惡ハ生命身體及ヒ財産ニ關スル犯罪ノ害惡ヨリモ回復スルニ容易ナリトノ理ニ基キシモノナリ何トナレハ「オノール」(面目)「コンシデラシヨン」(榮譽)「レヒユタシヨン」(評判)「即チ羅旬語ニテ「フアマール」ト云フ世人評判スルノ義ナリ」(譯者曰ク右三語ハ順序ヲ逐フテ列記シタルモノニシテ其實)ハ世人ノ說ニ因テ減少スルモ若シ世人ニ於テ誤リテ無實ヲ舉示シ後チ多少ノ證據等ニ因テ其否ヲ覺リシキハ常

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

ニ回復スルヲ容易ナレハナリ○然レトモ一旦失フタル面目ハ回復シ得可カラサルモノナ
 リト説ク者アリ(附言)尤モ人自ラ其面目榮譽ヲ毀傷シ自ラ其面目榮譽ニ背反スル所爲チ
 爲セシキハ遂ニ回復シ得ヘカラスト云フモ虚言ニハアラサルヘキモ惡人アリテ正理ヲ毀
 傷セント企テタルキノ如キハ決シテ回復シ得可カラスト云フヘカラスト○又本節ニ掲ケタ
 ル面目ハ他人ヨリ尊敬スル所ナルヲ以テ名譽ニ關スル犯罪ノ緊要特別ナル性質中ノ一タ
 ルハ其害セントスル行爲ノ公然タル事是ナリ○吾人ノ固有ニ係リテ其自ラ重ニスル名譽
 ハ吾人ヲ除キテノ外ハ之レヲ害スルヲ得ス故ニ吾人ニ宛テタル密封ノ郵書ニシテ讒謗
 ニ涉レルモノヲ吾人ノ受取リタリトセンニ此郵書ハ吾人ノ名譽ヲ害シタルモノニアラサ
 レハ此所爲チ罰スルヲ得サルモノトス又人若シ吾人ニ對シ口頭若クハ形容上ノ罵詈
 爲スモ別ニ其證人ナキハ罰スヘキモノニアラサルヲ猶ホ右ニ述ヘタル郵書ニ於ケルカ
 如シ此場合ニ於テハ唯吾人ノ擯斥ノミヲ以テ即チ充分之レカ裁判ヲ爲シタルモノトス

(附言) 佛蘭西ノ詩人ノ詩アリ其甚タ有名ニシテ且ツ巧妙ナルヲ以テ左ニ記載ス

名譽ハ恰モ嵩岐タル上リ場ナキ鳥ノ如シ一旦其鳥ヲ離ルレハ決シテ再ヒ立入ルヲ得

ス
 他人ノ面目及ヒ名譽ヲ害スル犯罪ヲ構造スルカ爲メ必要ナル公然ノ性質及ヒ程度ヲ定ム

ルハ本節中ニ生スル困難事件ノ一タルヘシ

第三百九十五條第三百九十六條及ヒ第三百九十七條

(第八百二十八號) 凡ソ他人ノ名譽ニ關スル第一ノ犯罪ハ司法權ニ爲ス所ノ誣告ニ係ル告

訴又ハ告發ナリ

人ノ名譽ニ關スル犯罪ノ告訴ハ即チ其犯罪ニ因テ害セラレタリト稱スル者ノ起ス所ニ係
 リテ該告訴ハ重罪輕罪若クハ違警罪ノ起訴ヲ求メントスルニ在リ若シ又告訴者ニ於テ治
 罪法ニ規定シタルカ如ク(治罪法草案、第七條以下、第二十五條以下參觀)民事原告人ト
 ナルキハ法庭ヲシテ其告訴ヲ受理セシメ次テ裁定セシムルニ至ルヘシ

又人ノ名譽ヲ害スル犯罪ヲ知了シ若クハ知了シタリト信スル者ハ其何人タルヲ問ハス總
 テ皆ナ告發スルヲ得ヘシ而シテ告發ハ常人ニ付テハ唯一箇ノ權能ニ過キスシテ公ケノ
 官吏ニ付テハ義務ナリ但シ公ケノ官吏告發スルキハ或ル條件ヲ要トス(治罪法草案第百
 十條以下參觀)

本法ハ本節ニ於テ無實ヲ僞リテ告訴シ又ハ告發スル場合ヲ想像ス詳言スレハ被告人ノ無
 辜ナル事即チ事實ノナキ事若クハ或ル罪ノ犯者ニアラサル事或ハ犯罪トナルヘキ要件ノ
 具備セサルヲ知了シナカラ僞リテ告訴告發ヲ爲スヲ想像ス此ノ如キ無實ノ訴ヘハ法

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

律上^{〇〇〇〇}（誣告）ト稱ス

以上掲ケタル無實ノ申述ハ口頭ニテ爲スモ文書ヲ以テ爲スモ法律上其間ニ毫モ區別ヲ爲サス何トナレハ若シ口頭ニテ無實ノ申述ヲ爲シタルハ則チ之レヲ受掌セシ官吏ニ於テ屬文スヘキモノナレハナリ

右無實ノ申述ハ偽證ト大ニ類スルモノニシテ唯法庭ノ召喚及ヒ尋問ナキコノミ其異ナレル點トス故ニ本節ニ於テ本法ハ被告人ニ對シ偽證ノ刑ヲ宣告シタルナリ〇右ニ述ヘタルカ如ク犯人隨意ニ虛偽ノ申立ヲ爲シタルコハ其申立ヨリ生スル道德上ノ害惡ハ重劇ナルモノトシテ見做スコトヲ得ヘシ故ニ法律ニテハ宣誓ヲ爲サ、ル偽證ノ刑ニ一等ヲモ減セスシテ之レヲ罰シタリ（第二百五十七條第二參觀）尤モ告訴又ハ告發ヲ爲スニハ常ニ宣誓ヲ爲サ、ルモノナリ

誣告者誣告ヲ被リタル者ニ對スル一切ノ起訴前ニ自カラ其誣告ヲ放棄シテ願下ケテ爲シタルハ其刑ヲ免除スヘシト第三百九十六條ニ掲ケタリ此クノ如キ刑ノ免除ハ第二百五十九條ニ應スルモノナリト雖モ尙ホ一層嚴格ナリ何トナレハ第二百五十九條ニ於テハ「確定裁判ニ至ルマテ偽證ノ願下ケテ許シタリト雖モ第三百九十六條ニ於テハ然ラサレハナリ是レ蓋シ虛偽ノ告發又ハ告訴ヲ爲サ、ルモノニ起訴ノ手續キテ起シタルハ重大

ナル損害ヲ加ヘタルモノナリト雖モ偽證ハ法廳ニ於テ既ニ訴ヲ受理セシキニアラサレハ干與セサル者ナルヲ以テ被告人受刑シタル上ニアラサレハ眞ニ有害トナラサレハナリ
第三百九十七條ニ於テハ誣告ノ爲メ遂ニ被害者受刑シタル場合ヲ想像ス是ヲ以テ偽證ニ關スル第二百五十四條及ヒ第二百五十五條ハ誣告者ニ適用スヘキモノトナルナリ
又前述ノ虛偽ノ申立即チ誣告ヲ教唆シタル者又ハ強迫詐偽若クハ其他ノ手段ヲ以テ誣告セシメント企テタル者ニハ第二百五十八條ヲ適用スヘシ蓋シ此ノ如ク誣告ヲ教唆シタル者ハ誣告罪ノ從犯ニハアラスシテ道德上ノ犯者即チ共犯ナルカ故ナリ（第百十八條）
第三百九十五條第三百九十六條及ヒ第三百九十七條ノ註解ヲ終ラントスルニ際シ吾人ノ注視スヘキコアリ即チ誣告罪ノ公示ノ條件ハ誣告ヲ司法權ニ爲シタリトノ情狀ニ因テ充分具備シタル事是ナリ

第三百九十八條

〔第八百二十九號〕 本條ニ於テハ誣毀ノ罪ヲ掲ケタルモノナリ〇誣毀ハ誣告ト異ナレルモノニシテ誣毀ニ於テハ他人ニ歸責シタル不名譽ナル事實カ眞實ナルカヨシヤ眞實ナラサルモ眞實ナリト信セシモノナル可シ然ルニ誣告ニ至リテハ他人ニ歸責シタル事實ハ無實ノコトニシテ其無實タルコトハ誣告者ニ於テ知了スルモノナリ〇然レハ誣毀及ヒ誣告ノ場合

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

ニ於テハ犯人必ス人ヲ「害スルノ意」ヲ有スルヲ緊要トス故ニ誹毀者ニ於テ事實ノ眞實ナルヲ知テ之レヲ他人ニ歸責スルキニ其人ヲ害スルノ意ヲ有セザリシカ又ハ其害ヲ與フヘキヲ知了セスシテ唯輕卒ニ歸責シ又ハ危險アル信用ニ付キ其他ノ人ヲ保護セント欲セシニ出タルキハ其誹毀ノ爲メニ加ヘタル妨害ヲ恢復スヘキ民事上ノ義務ヲ負擔スルヲ固ヨリナルヘシト雖モ其誹毀者ヲ刑事上罰スルヲ得サルモノナリ

以上述タルカ如ク誹毀者ニ於テ被害者ヲ害スル意思ヲ有セシトハ誹毀罪ヲ構造スル一條件ナリト雖モ本法ハ尙ホ其他ニ二箇ノ條件ヲ指定ス即チ歸責ノ公示及ヒ歸責シタル事實ノ「不名譽ナル性質アル事又ハ確定シタル瑕瑾」ノ性質アル事はナリ抑モ誹毀ノ事實ニシテ特別且ツ唯一ノ事實ナルニ過キサルハ必ラス其歸責ヲ被ムル人ノ名譽ヲ毀損シ又ハ減少スル性質ノモノタラスンハアルヘカラス然ルニ確定シタル瑕瑾ニ關スルキハ不名譽ノ性質ハ法律自カラ用ユル「グイス」(瑕瑾)ナル文字中ニ含蓄スルモノナリ

誹毀罪ノ刑ヲ適用スルニ付テハ裁判所ニ於テハ深ク注意ヲ爲シ以テ奇怪又ハ不明瞭ナル事實ノ歸責ニ基キタル告訴ハ容易ニ受理セサル様ニ務ムヘシ乃チ其受理スル所ノ事實ハ則チ人ノ面目ヲ汚スモノタルヲ要シ人ノ面目ヲ汚キハルモノニ付テハ告訴人ニ向テ電モ

其面目ヲ害セサル事實ナルヲ述ヘ以テ誹毀罪ニ關スル理由ナキモノトシテ之レヲ却下シ以テ告訴者ノ希望スル道德上ノ満足ヲ得セシムヘシ

又或人歸責シタル瑕瑾ニ關シテハ其瑕瑾ハ眞實不名譽ノモノタルヲ要ス是ヲ以テ本條ニ於テ吾人ノ論究スル瑕瑾ニ於テハ彼ノ怠惰、大食、吝嗇、忿怒、外飾家、嫉妬ノ歸責ノ如キモノハ吾人之レヲ瑕瑾ノ歸責トシテ見做サ、ルヘシ蓋シ是等ノモノハ瑕瑾ト言ハンヨリモ寧ロ缺點ト云フヘクシテ其程度夥シキカ故ニ何レノ程度ニ於テ始メテ眞ノ瑕瑾トナルヤ吾人ノ得テ知ルヘカラサルモノナリ○之レニ反シテ或人ニ向テ博奕者ナリ醉漢ナリ放蕩無賴者ナリ虛言者ナリ盜人ナリト歸責セシキハ假令ヒ眞ノ博奕者、醉漢放蕩無賴者、虛言者、盜人ト云ハスシテ唯不良ノ徒ナリト述ヘタルキト雖モ人ヲ誹毀シタル罪アリト云フヘシ而シテ又裁判所ニ於テ此ノ如キ場合ニ誹毀ノ犯罪アリト認メタルキハ其博奕者等ノ稱ヲ用ヒシ意思ニ循ヒ且ツ法律上ノ限度ニ基キ犯人ニ科スル刑ヲ多少減輕スルヲアル可シ

又殊更其歸責シタル瑕瑾ノ「デ、ルミテ」(確定)シタルモノナルヲ要ス是ヲ以テ只或人カ惡人ナリ不正ノ人ナリ瑕瑾アル人ナリト云ヒ又ハ一切ノ瑕瑾ヲ有スル人ナリト云フモ誹毀ノ罪ヲ犯シタルニアラス蓋シ此場合ニ於テハ人ヲ罵詈シタルニ止マレハナリ(第四

百條第二參觀

〔第八百三十號〕 凡ソ誹毀ヲ以テ刑事上罰スヘキモノト爲スニ付キ必要ナル公示ノコトニ關シテハ一層ノ困難アリ

本條誹毀罪ヲ罰スルニ付キ誹毀ニ涉ル演說ヲ「公然」爲セシ事又ハ文書ヲ「公然」配布若クハ賣却セシ事ヲ要シタリト雖モ道路若クハ公然ノ場所ノミニ關スルモノト定メタルモノハアラス即チ本條ハ毫モ關係ナキ人不意ニ集リ又ハ其數ヲ定メス無錢ニテ集合ヲ許シタルカ又ハ參會費ヲ求メテ集聚シタル若干ノ衆人中ニテ誹毀ニ涉ル演說ヲ爲シ又ハ文書ヲ以テ人ヲ誹毀シテ其衆人ノ眼目ニ觸レタル場合ニモ適用スルモノトス而シテ集會所ハ公然ノ場所ニアラサルコアリト雖モ誹毀ヲ爲シタルハ公然タルコアル可シ然ルニ演說ノ聽聞者ハ募集者ノ朋友等ノ如ク一々招集セラレタル者ナルカ又ハ既ニ成存スル團結ノ委員ナルカ語ヲ變テ云ヘ「ハ一シヨワジ」〔撰擇シタル〕者ニシテ謂ユル眞ノ公衆ト稱スヘキ者ニアラサルハ疑團ヲ生スヘシ○然リト雖モ吾人ノ考案ニハ此ノ如キ景狀ニ於ケル誹毀ハ尙ホ公然ニ行フタルモノト稱ス可シ是レ蓋シ本條ノ意義ト名譽ヲ保護スル本法ノ明瞭ナル精神ニ出ルモノナリ而シテ本法ノ保護ハ殊更知人ニ必要ナルモノニシテ無知己ノ人通行人ノ如キニハ必要トセス○若シ又法律上第二百九十一條ニ於ケルカ

如キ「公然」ノ場所又ハ公衆ノ眼目ニ觸ルヘキ場所ニテ要セシキハ前ニ述ヘシ所ト異ナレバ論決ヲ爲サ、ルヘカラス然レトモ法律ハ公示ノ條件ヲ以テ狹隘ナル範圍ニ制限スルノ注意ヲ爲セリ即チ本條ニ謂フ所ノ公示ハ第三百二十二條及ヒ第六十九條ニ豫定シテ罰セシ所ノ罵詈、不敬、汚辱ニ付キ要セシ公示ト全ク同一ノモノナリ○但シ「公然配附」シタル文書、圖畫、符徵ニ因リ人ヲ誹毀シタル罰ニ關スル本條第二項ノ場合ニ於テハ實際公示ハ公ケノ場所又ハ公衆ノ眼目ニ觸ルヘキ場合ニ於ケル公示ナルヘシ何トナレハ確定シタル人即チ撰擇シタル數人ニ向ツテハ文書又ハ符徵ヲ以テ誹毀ヲ爲サ、ルヘケレハナリ而シテ所謂ユル眞ノ公衆中ニハ好シテ人ノ醜事ヲ聞ク者アルヘキカ故ニ此徒ノ間ニ於テハ文書又ハ符徵ヲ以テ人ヲ誹毀スルコトアルヘシ彼ノ演劇ニ因テ人ヲ誹毀スル者ノ目的モ亦此醜事ヲ喜フ者ヲ奇貨トシタルナリ

〔第八百三十一號〕 本條ノ事項ニ關シテハ口頭ノ誹毀罪ノ刑ヨリモ文書ヲ以テ誹毀シタル罪ノ刑ヲ一層重クシタルコトヲ注視ス可シ是レ蓋シ文書ニ因レル誹毀ニハ最モ人ヲ害セントスル意ヲ決シタルコトアルノミナラス其誹毀ヨリ生スル害惡ハ彼ノ常ニ一時ニ過キサル言語ヨリ生スル害惡ヨリモ一層長ク繼續スヘキモノタルニ因ル○是ヲ以テ或人誹毀ニ涉ル演說ヲ爲スルハ則チ本條第一項ノ刑ニ處セラル、ニ過キスト雖モ新聞編輯人其紙上ニ

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

此演説ヲ掲載シタルルキハ其罪更ラニ重クシテ本條第二項ノ刑ニ處セラルヘキモノナリ

第三百九十八條第二

〔第八百三十二號〕凡ソ誹毀者ハ誹毀ヲ被リタル者ニ歸責シタル不名譽ナル事實又ハ瑕瑾ノ真正ナルヲ證明スルヲ得サルハ是レ概テ法制ノ認定スル所ナリ故ニ此點ニ於テハ本條ニ論究スル「常人ニ對スル」誹毀ハ公ケノ官吏ノ職務ニ關シテ之レヲ誹毀シタルルキトハ固ヨリ異ナレルモノトス○實ニ第七十條ニ於テ吾人ノ論究セシカ如ク官吏ニ向テ不法ノ事實ヲ歸責シ而シテ其歸責シタル事ノミニテ誹毀ニ涉リタルルキハ誹毀者ハ其事實ノ真正ナル旨ヲ證シテ己レノ虛ナラサルヲ辨明スヘク若シ其證據ヲ辨明シ得サリシキハ始メテ刑罰ニ處セラル、者ナリ○此ノ如ク本條ノ場合ト第七十條ノ場合トニ於テ差異アル所以ハ吾人カ充分ニ第七十條ノ註解ニ於テ論究セシモノナリ(第七十條註解參觀)故ニ今唯其異ナレル理由ヲ概想スルヲ以テ足レリトス即チ本條ノ場合ニ於テ事實ノ證據ヲ要セサルモノハ是レ蓋シ「〇〇〇〇」(正當ナル利益)ナク又隨テ吾人カ常人ノ害惡ヲ知ルモ喋々之ヲ鳴ラスノ權利ナキカ故ナリ殊更其害惡ノ吾人ノ困却セサルモノナル時ニ於テチヤ(若シ又其害惡ノ困却スルモノナルルキハ誹毀ヲ爲スヨリモ一層宜シキ手段ハ法應ニ賦フルニ在リ)然ルニ官憲ノ過失ニ至リテハ各自之レヲ鳴ラスニ利益アリ

蓋シ若シ之レヲ鳴サハルルキハ或ハ却テ己レニ害ヲ蒙ルルヲアルヘク且ツ法庭ヘ何時コテモ請求スルヲ得サルヲアレハナリ

要スルニ公ケノ官吏ハ誣告ニ就テノミ保護セラレタルニ過キス然レトモ此場合ノ刑ハ誹毀ノ刑ヨリモ一層重キモノナリ

是ヲ以テ我カ草案ニ於テハ常人ヲ誹毀スル者ニハ歸責事實ノ真正ヲ證シテ己レノ偽リ無キヲ辨明スル權能ヲ拒絕セリ○然レトモ現今ニ至リテハ此規則ニ一箇ノ例外ヲ認定ス蓋シ此例外規則ハ佛蘭西ノ新法ヨリ採用スルモノニシテ甚タ宜シキヲ得タルモノ、如シ即チ其例外規則ハ公然蓄財及ヒ信用ニ於ケル募集(解後文ニアリ)ヲ爲ス所ノ工業、商業又ハ財務ニ關スル一切ノ起作(會社等ヲ指ス)ノ頭取又ハ管理者ニ對スル誹毀及ヒ罵詈ニ係ル歸責ノ真正ヲ證明スルヲ許シタルモノナリ(千八百八十一年七月二十九日ノ出版ニ關スル法律第三十五條第二項)

此ノ如キ例外規則ヲ設クルニ至リタルハ是レ蓋シ或ル會社ノ管理ニ就キ公衆ヲシテ其會社ノ架空ノ成功及ヒ無理誤謬ニ基ク約務ニ對シ注意セシメント熱望スルノ正當ナルヲ認知シタレハナリ實ニ斯ル會社ノ醜行ハ外國ニ於テモ往々發見セラレタルヲアリタリキ日本ニ於テハ會社ノ設立急劇ニ増進スルノ影響アリテ爲メニ公衆ハ他邦ニ比スレハ虛偽

ノ信用ニ對シテ自衛スルコト少ナキナリ故ニ會社ノ管理上ニ詐欺ニ屬スルコトアルヲ發見セ
ハ假令ヒ自カラ直接ニ妨害ヲ蒙ムラサルキト雖モ其發見者ハ公衆ニシテ該會社ノ約務ヲ
容易ニ容レテ非常ノ利益ノ餌ノ爲メニ遂ニ誘ハル、者ニ注意セシムルヲ良シトス

本條ニ掲ケタル例外規則ノ體裁ハ前述佛法ニ用ユル文面トハ左ニ掲ケル三點ニ於テ異ナ
レルモノナリ然レトモ其差異ハ唯體裁上ノミノコトニシテ基本ニ於テハ敢テ異ナレル所ナ
シ

第一 佛法ニハ管理人及ヒ頭取ノ兩語ヲ掲ケタルニ過キスト雖モ我法律ニハ尙ホ其他
「アジヤン」(役員)及ヒ「リキダトール」(精算者)ナル兩語ヲ加ヘタリ而シテ此兩語ハ各異ナリ
タル意義ヲ有スルモノニシテ即チ「アジヤン」ハ一切會社ノ役員ヲ含蓄スルモノニシテ其
事務公衆ノ爲メニ危險ナルコト想像スルモノナリ又「リキダトール」ハ會社解散シテ清算
ニ從事スル場合ヲ想像スルモノナリ

第二 本法ニ載セタル「ソシエテイ、コンメルシアール」即チ商事會社ナル語辭ハ工業及ヒ
財務ノ會社ヲ含蓄スルモノト認ム然レトモ我カ法文ニハ此商事會社ノ外ニ尙ホ「ソシエ
テイ、シピール」即チ民事會社ヲ加ヘタリ而シテ民事會社ニハ農業會社ヲモ含蓄スルモノ
ナリ

第三 佛法ニハ「アッペール、オー、クレヂエ、ア、エバルグ」(信用及ヒ蓄財ニ於ケル募集)ナル
語辭ヲ用キタルモ此意義ハ日本ニ餘リ用キサルモノナレハ本法ニハ之レニ代ユルニ「證
券又ハ義務ノ公ケノ發行」ナル辭ヲ以テセシカモ是レ全ク佛語ノ意義ヲ顯スモノナリ

第三百九十九條

〔第八百三十三號〕 本法ハ他人ノ名譽ヲ害スヘキ事實ノ公示ヲ禁シタリト雖モ更ラニ又其
禁止法ノ例外ヲ設クルコトヲ要セリ其例外規則ヲ設クヘキ場合ハ名譽ヲ害スヘキ事實カ爭
訟及ヒ裁判宣告ノ目的タリシ時はレナリ此ノ如ク辨論又ハ宣告文ヲ記載シテ公衆ニ示ス
場合ヲ例外ト爲シタルノ理由ハ左ノ如シ抑モ公庭ノ公示ハ現社會ノ權利ナリ而シテ新聞
紙ニ其辨論ノ次第ヲ記載スルハ是レ全ク訟庭ノ公示ハ狹隘ニ過クルニ因リ之レヲ幫助シ
之レヲ補足スルノ手段ニ外ナシ○然レモ本法ハ之レヲ新聞紙ニ記載スルコトハ二箇ノ條件
ニ從ハシメタリ即チ眞正ニ記載スル事及ヒ其宣告シタル刑ノ止息後タラサル事是レナリ
何トナレハ本人既ニ刑ヲ受ケ終リタルニ尙ホ其後永遠ニ其罪ヲ鳴ラシ其事實ヲ回想スル
カ如キハ實ニ甚ダシキ曲事ト謂ツヘケレハナリ

第四百條

〔第八百三十四號〕 死者ニ對スル誹毀ニ就テハ特ニ法制ノ設ケナキ邦國ニ於テハ重大ナル

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

困難ヲ生ス可シ

凡ソ歴史ヲ著述スル者ハ人ノ身上ニ關スル實事ヲ掲ケテ論スヘキヲ猶ホ諸般ノ往事ヲ論スヘキカ如シ然ルニ其事實ハ常ニ有名ナル人物ノ往事ヲ頌美スルヲノミニ止マラスシテ其醜行ヲ論スルヲ或ハ之レナキヲ保セス○然ラハ此ノ如キ場合ニ於テハ其醜行ヲ鳴ラサレタル者ノ相續人等ニ右歴史家ヲ相手取リテ誹毀ノ罪ヲ訴フルヲ許サスンハアルヘカラサルヤ如何吾人ハ嚴重ニ之レヲ許スヘキモノナリト認メス○由シヤ數歩ヲ讓リテ各相續人等ヲシテ其先人ニ歸責シタル事實ノ不名譽タルノミナラス其事實ノ該當セサルハ其旨ヲ證明セシムルヲ允許スルヲ得ヘシトスルモ然ルトキバ法廳ヲシテ沿革上ノ眞僞ヲ判明スヘキ裁判官ヲ具備スルノ任ヲ負ハシムルニ外ナカルヘシ然ルニ法廳ハ毫モ斯ノ如キ事蹟ヲ管轄スヘキモノニアラス○又假令ヒ相續人等ヲシテ斯ル訴訟ヲ爲スヲ許スヘシト爲スモ唯其歴史家ノ正當ヲ失シタルヲノミヲ以テ足レリトスルモノニアラス尙ホ其他ニ歴史家ノ惡意アリテ即チ其錯誤タルヲ知リナカラ眞實ヲ僞リシトノ證據ナカルヘカラス故ニ死者ニ對スル誹毀罪ハ之レヲ罰セス
以上述フル所ハ本草案採ル所ノ論理ニシテ即チ死者ニ對スル誹毀ヲ罰セサルモ之レニ對スル(誹毀)ヲ罰シタルナリ

〔附言〕 是レ蓋シ頒布法典ニモ保持シタル條例ナリ(同法典第三百五十九條)

佛國ニ於テ右ニ論シタル相續人ノ訴訟ノ權ニ關スル問題ヲ裁定スルヲ勉メタルハ即チ出版條例ニ關スル最終ノ法律ニ在リ(前述ノ千八百八十一年七月二十九日ノ法律第三十四條)抑モ該法ニ於テハ相續人カ其先人ノ身ニ關スル單純ノ誹毀罪ノ訴訟ヲ爲スヲ許サス詳言スレハ其先人ノ遺蹟ヲ害スヘキ眞ノ事實ノ歸責ヲ訴フルヲ許サス又其相續人ノ訴ヲ許スニ付テハ唯先人ヲ誹告シタルヲノミヲ以テ足レリトセスシテ尙ホ誹告者即チ玆ニ論スル著述者ハ其誹告ノ外ニ尙ホ其生存者タル相續人ノ面目又ハ名譽ヲ毀損セントノ意ヲ有セシヲアルヲ要トス而シテ果シテ此ノ如キ場合ニ於テハ事實ノ有無又ハ單純ノ誹毀若クハ誹告アルヲ問ハス總テ相續人ニ於テ訴訟スルヲ許シタリ
斯ク相續人ノ名譽ヲ保護スル佛國ノ法制ハ吾人之レヲ採用ス然レトモ誹毀罪ノ訴ヲ許シ且ツ該罪ヲ罰スルニ就テハ唯相續人ニ對シ惡意ヲ挾ミタルト限ラシメタリ加之誹告アルトハ他ニ何等ノ條件ヲ要セスシテ相續人ニ訴ヘテ爲ス權利ヲ得セシメタリ何トナレハ誹告ノ場合ニ於テハ相續人ノ訴權ハ其先人ノ遺蹟ヲ防衛スルニ付キ道德上ノ利益アリトノ事ニ基キタレハナリ○佛法ニハ(相續人)ニ(エリ)ナリ(エ)ナル語ヲ用キタルモ吾人ハ之レニ倣ハスシテ(家族中ノ者)ニ(マン)ブル、ド、ラ、フ、(ミイユ)ナル語ヲ用キタリ蓋シ相續人ノミニ

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

先人ノ爲メ訴ヘテ爲スノ道理アルニ非シテ家族中ノ者ハ一層之レヲ爲スノ正當ノ理アレハナリ○然リト雖モ總テ血族親ナレハ何程血統ノ遠キモ皆テ著述者ヲ相手取リテ訴ヘテ起シ又ハ順次ニ各々訴訟スルヲ許スモノナリト決スヘカラス即チ裁判所ニ於テハ概テ其被害者ノ最近親ニ訴權ヲ與ヘテ一旦其事件結極ニ至レハ其他ノ總家族ノ爲メニ右事件ハ既ニ裁判ヲ經タル効アルモノトナルナリ之レヲ詳言スレハ原告タル近親ノ者ハ他ノ親族ノ適正ノ代表者ナリトス○此ノ如キ論理ハ當ニ本事項ノ論理タルノミニアラスシテ其他總テ家族ニ關スル事項ニ適用ス例ヘハ彼ノ相續人ヨリ血族親タル關係ヲ否拒スル爭訟ニ於ケルカ如シ

第四百條第二

〔第八百三十五號〕 舊草案ハ誹毀ノ性質ヲ有セサル口頭又ハ文書上ノ罵詈罪ニ就テハ本節中ニ條例ヲ設ケス唯口頭ヲ以テシタル罵詈罪ハ違警罪トシテ之レヲ罰セシニ過キス(舊草案第四百七十六條第二十號)○故ニ吾人ハ舊草案ニハ闕典アリシト信ス其故何トナルニ凡ソ文書ヲ以テシタルト口頭ヲ以テシタルトヲ問ハス公然常人ニ加ヘタル罵詈、不敬、汚辱ハ其目的決斷ヲ挑ムニアラスト雖モ輕罪ノ階級中ニ算入スヘキヲ論テ俟タス(決斷ノ場合ハ第三節第二ノ初メノ法條ニ限定シタリ)但シ其刑ニ至リテハ輕減セスソハアル

ヘカラス蓋シ榮譽ヲ害スル罪ノ刑罰モ亦輕ケレハナリ是ヲ以テ本條ノ刑ハ輕禁錮ニシテ法廳ハ獨リ罰金ノミヲ宣告スルコトヲ得ルナリ

本法ハ罵詈トハ斯々ノ事ナリ、不敬トハ斯々ノ所爲ナリ、汚辱トハ斯々ノ義ナリト一々其性質ヲ定ムルヲ要セスト信ス蓋シ本法ハ罵詈ヲ罰セル他ノ(本節外ノ)場合ニ於テモ一々其性質ヲ規定セサレハナリ(第百三十二條及ヒ第百六十九條)○出版條例ニ關スル佛法亦一切ノ罵詈譏謗ニ屬スル言語ヲ用非テ敢テ之レカ爲メニ生スヘキ困難ヲ豫見セス(同法第二十九條)故ニ罵詈、不敬、汚辱ヲ構造スルモノヲ查定スヘキハ常ニ裁判所ノ任ニ在リ即チ裁判所ハ罵詈ヲ加ヘタル者ト之レヲ蒙リタル者トノ相互ノ景狀該犯人ノ教育如何殊更其惡意ノ有無、現場ニ存セシ諸人ノ身分等ヲ斟酌スルヲ要ス

然レトモ罵詈罪ヲ構造スルニ二元素アリ此原素ハ云ハ、二箇ノ無的條件ナリ
第一ニ罵詈罪ハ「不名譽ナル事實ノ歸責又ハ定マリタル瑕瑾ノ歸責ヲ毫モ含蓄セサル事」ヲ要ス蓋シ若シ之ヲ含蓄スルモノトセハ是レ誹毀罪トナレハナリ又第二ハ他ノ譏謗又ハ不敬ナル言語若クハ所爲ノ爲メニ「挑發」セラレサリシ事ヲ要ス若シ挑發セラレタリトセハ是レ初メニ罵詈ヲ加ヘタル者ヲ罰スヘシ但シ雙方共ニ其訴ハ受理スヘキモノニ非スト宣告セラレタルキハ此限ニ在ラス

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

第四百一條

〔第八百二十六號〕 夫レ裁判處斷ノ公示ハ從タル刑ニシテ重罪ノ事項ニ於テハ處斷ヲ公示スルヲ規則ト爲スト雖モ輕罪ノ事項ニ於テハ例外法タルニ過キス(第五十條參觀)○斯ク裁判ヲ公示スルノ理由ハ重罪及ヒ輕罪ノ場合ニ於テ殆ント同一ニシテ即チ受刑者ノ無形上ノ責罪ヲ重クスルカ爲メナリト云ハソヨリ寧ロ其他ノ人ヲ保護センカ爲メニ設ケタルモノト謂ツヘシ抑モ重罪ノ事項ニ於テ裁判ノ公示ヲ爲スハ其目的全ク第三ノ人即チ公衆ヲシテ受刑者ハ法律上治産ノ禁ヲ受ケタル者ナレハ之レト結約スヘカラサルヲ知ラシムルニ在リ(而シテ法律上治産ノ禁ヲ受クルヲモ亦附從ノ刑ナリ)又輕罪ノ事項ニ於テハ世人ヲシテ偽造ニ係ル飲食品(第二百八十六條)ヲ販賣スル商人又ハ偽造量衡若クハ偽造尺度ヲ販賣スル者ヨリ此等ノ物品ヲ買得セシメサルノ一方法タリ(第四百二十六條)然ルニ本條ノ場合ニ於ケル裁判ノ公示ハ此ノ如キ目的アルニアラス全ク他ノ目的ニ出ルモノニシテ誣告、誹毀、罵詈ヨリ生スル道德上ノ害惡ヲ回復センカ爲メナリ何トナレハ他人ノ名譽ヲ公然害シタレハ之レヲ回復スルモ亦公然タラサルヘカラサレハナリ誹毀ヲ蒙リタル者ニ裁判宣告文ヲ掲ケタル新聞紙若干葉ヲ交附スルハ被害者ヲシテ其名譽回復ノ爲メニ最モ重要ナリト思考スル人々ニ送リテ之レヲ示メキルカ爲メナリ

又誹毀ニ係ル文書ヲ除カシノ書籍ヲ改正セシムルノ目的ハ既ニ加ヘタル損害ノ尙ホ繼續センヲ防クニ在リ

第四百二條

〔第八百三十七號〕 本條ニハ「ツイオラシヨシ、ヂニ、スクレ、ベルソチール」即チ職業上ノ秘密ヲ漏告スル罪ヲ記載シタリ○他人ノ秘密ニ關スルモノ、中若干ハ其名譽ニ關スルヨリモ寧ロ其財産ニ關スルモノアリト雖モ法律ハ漏告ノ罪ヲ以テ「他人ノ名譽ニ關スル」輕罪中ニ算入シタリ而シテ所謂ユル財産ニ關スル秘密トハ代書人又ハ公證人ニ委テタル一切ノ秘密ノ如キモノナリト雖モ斯ル秘密ヲ漏告スルノ場合ハ稀レナルヘクシテ又常ニ重劇ナラサルモノト見做シタリ蓋シ本條ノ場合ニ於テ被害者ノ名譽ハ誹毀又ハ誣告ニ因テ害セラレ、ヨリモ一層多ク害セラレヘシ何トナレハ其發覺シタル事實ハ眞正ナルヘケレハナリ

〔附言〕 日本ニハ代書人又ハ公證人ノ設置未ダ之レ無シ然レトモ之レヲ設置スルノ要アリト屢々思考セルモノナリ○而シテ代書人及ヒ公證人ニ本條ヲ適用スルカ爲メニハ別段新制ノ法則ヲ要セス

本條ニ宗門ノ教職ヲ加ヘタルヲニ付キ或ハ恐愕スル者アラン然レトモ此條例ハ獨リ羅馬舊教ノ僧徒トシテ懺悔ノ秘密ヲ漏告セシ者ニ(此場合ハ想像ニ過キサルヘシ)適用スル人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

ルニ止マラス尙ホ舊教ニ實行スル所ノ懺悔ニ類似スル事ヲ認容スル佛陀宗門ノ僧侶ニモ適用スヘキモノナリ

本條ハ他ヨリ委附サレタル秘密ヲ守リテ人ニ漏告セサル義務ヲ附シタルハ殊更醫師產婆及ヒ代言人ニ在リ○故ニ醫師或ル病者ヲ診察シ之レニ世話ヲ與ヘタル節ニ病者ノ家族ニ於テハ其病名ヲ秘シテ人ニ漏サ、ルヲ便宜トシ又ハ利益アリトシテ其旨ヲ醫師ニ依頼シ置キタルモ其醫師之レヲ他ニ漏告セシキハ則チ本條ヲ適用シテ其所爲ヲ罰スヘキナリ又產婆ニ於テ產婦ノ秘密ナランコトヲ欲スル分娩ヲ發漏シ代言人刑事ノ事項ニ於テ若クハ民事ノ事項ニ於ケルモ其花主ノ秘密ヲ漏告セシカ如キハ總テ皆チ本條ヲ以テ處分スヘキモノトス

醫師產婆代言人等其職業ノ故ニ關シテ「知得シタル」秘密ハ本法之レヲ醫師等カ他ヨリ委附セラレタル秘密ト同視ス○佛蘭西法典ハ此點ニ付キ我法文ノ如クニ明瞭ナラス故ニ第三百七十八條ノ意義ヲ解釋スルニ方リテ二三ノ疑ヒヲ生シタリ○然レトモ佛法ノ目的ハ醫師等ノ世話ヲ頼マサルヲ得サル人々ヲ保護シテ其醫師等ノ輕卒不注意ナル漏告ヲ爲サシメサルニアルモノナレハ假令ヒ其世話ヲ依頼セシ者ヨリ秘密ニ爲スチ願望シタルニ非スシテ自カラ之レヲ發見シタルト雖モ常ニ之レヲ秘密ニ爲スヘキノ義務アルハ前述ノ

場合ニ異ナルコトナシ故ニ佛法ニ依ルモ尙ホ刑罰ヲ免カレサルヘジ其レ然リ然リト雖モ以上述フル所ノ漏告ノ場合ニ於テハ秘密ヲ漏告シタル原由己レニ利益アリシカ又ハ惡意ニ出テタリシキニアラサレハ其漏告ヲ罰スヘキニ非ス而シテ其利益トハ漏告ヲ爲ス片ハ他ヨリ報酬金ヲ受クルヲ云ヒ惡意トハ漏告ヲ爲シテ人ヲ害スルノ意ヲ有スルヲ云フナリ由此觀之醫師等ニ於テ唯其不注意ニ因リテ秘密ヲ漏シタルモ刑罰ヲ受クルニアラス

又内科外科ノ醫師等總テ本條ニ掲ケタル人々其職業上ノ秘密ヲ法應ニ漏告スルモ之ニ本條ノ規則ヲ適用スルモノニ非ス蓋シ其漏告シタル事實ハ彼等ニ於テ有罪ノ事實ナリト認メタルコト起因スレハナリ是ヲ以テ本條ノ法文ニハ「一名若クハ數名ノ常人ニ事實ヲ漏告シタル場合ヲ想像シタルモノニシテ又第二項ニ於テハ」法應ニ向テ爲シタル漏告ハ決シテ罰スヘキモノニ非ス」ト述ヘタルナリ○尤モ法應ニ於テ職業上ノ秘密ヲ漏告スルモ之レヲ以テ其漏告ヲ蒙リタル人ヲ害スルノ意ニ出テタルモノト爲スヘカラス却テ社會及ヒ其他一般ニ對シテ職分ヲ盡シタリト看做スヘキナリ

佛國ニ於テハ其法律中以上述フル所ノ區別ヲ爲サスシテ職業上ニ於テ秘密ヲ漏告スルノ禁止ハ全ク許ス所ナキナリ然リト雖モ日本ニ於テハ職業執行ニ關シテ知得シタル他人ノ

人ノ名譽ニ關スル重罪及ヒ輕罪

有罪事實ヲ法廳ニ漏告スルトセサルトハ知得者其人ノ權能ニ委テテ敢テ之レヲ強非サル
 ヲ要スルモノト信ス○抑モ代言人ハ其花主ノ自白ヲ法廳ニ漏告セサランコト勉メ宗門ノ
 教職ハ懺悔者ノ懺悔シタル罪業ヲ告發セサルヘキハ勿論ナルヘシ然レトモ毒殺ノ犠牲ト
 ナリタル者又ハ墮胎ノ犠牲トナリタル者ノ治療ヲ依頼サレタル醫師ノ如キハ其自カラ惡
 事ナリト認メタル事實ヲ漏告シテ法廳ノ注意ヲ惹起スヘキハ當然ノ事ナリ
 要スルニ本條ニ指示シタル醫師及ヒ其他ノ人々ハ秘密ノ漏告ヲ自禁シテ之レヲ公示セサ
 ルノコトハ大ニ貴重スヘキナリ何トナレハ醫師等ハ啻ニ先ンシテ告發ヲ爲サ、ルノ自由ア
 ルノミナラス由シヤ法廳ヨリ事實ノ尋問ヲ蒙ルモ自カラ其職業上ノ秘密ニ拘束セラル、
 カ故ニ答辨ヲ拒絕スト述フルハ畢竟其權限内ニ在レハナリ

第四百三條

〔第八百二十八號〕 凡ソ他ヨリ誹毀セラレ若シハ損害ヲ蒙リタル者ハ自カラ爲メニ訴ヘテ
 起スヘキヤ否ヲ查定スヘキ者ニシテ其訴ヲ起ス好時機如何ヲ查定スルモ他人ニ優レルコ
 萬々ナリ蓋シ被害者ニ於テハ時トシテハ誹毀者ヲ相手取りテ爭訴スルヲ欲セサルコトアレ
 ハナリ然ルニ此際檢察官ヨリ先ンシテ起訴スルコト許スカ如キハ實ニ至當ナラサルヘシ
 是ヲ以テ本條ニハ被害者自カラ告發スルヲ必要ナリト定メタルモノナリ○然レトモ本條

第十三節 祖父母父母ニ對スル罪

ノ規則ハ第三百九十五條ニ豫定シタル誣告ニ適用セス其故何トナルコト誣告ヲ爲スルハ既
 ニ裁判所ニ於テ訴訟ヲ受掌シタルモノナレハ其不當ニ訴ヘラレタル一方ノ者ヲ罰セサル
 其ハ其告發者ノ罪ヲ鳴ラシテ之レニ刑罰ヲ加フヘキモノナレハナリ

緘親ノ罪 第四百四條 子孫其祖父母父母ヲ謀殺故殺シタル者ハ其私生ノ子孫ナルト養子孫ナルトヲ
 分クテ弑親罪ト爲シ死刑ニ處ス

其自殺ニ關スル罪ハ第五節ニ記載スル刑ニ照シ一等ヲ加フ〔刑、第三百六十二條○佛刑、第二
 百九十九條第三百二條〕

其他ノ重 第四百五條 子孫其祖父母父母ヲ毆打創傷シ若クハ其健康ヲ害ス可キ藥劑ヲ施用シ其他監
 罪輕罪 禁脅迫及ヒ之ヲ遺棄シ又ハ其名譽ヲ害スル等ノ罪ヲ犯シタル者ハ各本條ニ記載シタル通常
 ノ刑ニ照シ一等ヲ加フ〔刑、第三百六十三條○佛刑、第三百一十一條第三百十七條第六項〕

衣食ヲ供 第四百六條 子孫故意ヲ以テ其祖父母父母ニ衣食ヲ供給セス其他必要ナル奉養ヲ缺ク者ハ
 給セサル 十五日以上六月以下ノ重禁錮ニ處シ五圓以上拾五圓以下ノ罰金ヲ科ス
 罪 因テ癡篤疾又ハ疾病ニ致シ若クハ第三百三十五條及ヒ第三百三十六條ニ記載シタル身體ノ
 疾ニ致シ 毀傷ヲ爲シタル者ハ通常ノ刑ニ照シ一等ヲ加フ
 タル罪

祖父母父母ニ對スル罪

因テ死ニ
 罪シタル
 犯人ノ意ニ非スト雖モ因テ死ニ致シタル者亦前條ノ例ニ同シ(刑、第二百六十四條)
 特別宥恕
 第四百七條 子孫其祖父母父母ニ對シタル殺傷ノ罪ハ第三節ニ記載シタル宥恕不論罪ノ例
 ノ禁
 ナ用フルコトヲ得ス(第二百六十五條○佛刑、第二百二十三條)
 酌量減輕
 第四百八條 酌量スヘキ情狀アリト雖モ本刑ニ一等ノ外減輕スルヲ得ス(刑、零)
 缺効犯及
 第四百九條 祖父母父母ニ對スル重罪輕罪ノ缺効犯ハ本刑ニ一等ヲ減シ其未遂犯ハ二等ヲ
 未遂犯
 減ス(刑、零)

要旨

- 第八百三十九號 尊族親ニ對スル重罪及ヒ輕罪ニ付テハ本刑ヲ加重スル事
- 第四百四條
- 第八百四十號 殺尊族親罪ノ刑
- 第八百四十一號 自殺ニ干與シタルキノ刑
- 第八百四十二號 本系ノ親族、姻族ニ付テハ例外ヲ設クル事
- 第四百五條
- 第八百四十三號 尊族親ニ對スル故意ノ毆打創傷及ヒ其他ノ重罪輕罪附或ル輕罪ヲ除キ

タル理由

第四百六條

第八百四十四號 食物又ハ其他必要ナル世話ヲ供給セサル事、其供給ヲ闕キタルカ爲メ
 ニ生シタル癡疾、損傷又ハ死亡

第四百七條

第八百四十五號 故殺罪ニハ特別宥恕ヲ棄絶スト雖モ刑ノ免除ヲ棄絶セサル事

第四百八條

第八百四十六號 減輕情狀附刑一等ノ減輕ヲ取除ク事

第四百九條

第八百四十七號 闕効犯ノ場合又ハ尋常未遂犯ノ場合ニ於ケル減輕情狀
 [第八百二十九號] 夫レ被害者犯人ノ尊族親ナレハ人ノ身體ニ對スル重罪及ヒ輕罪ハ道德
 上加重セラル、モノナリ然レトモ歐洲過半ノ法制ニ於テハ被害者尊族親タル身分ノ故ニ
 テ刑ヲ加重シタルハ唯故殺罪及ヒ毆打創傷罪ノ場合ニ限レリ
 日本ニ於テハ父タルモノ、權威ト子タルモノ、其尊族親ヲ尊重スルコトハ家内及ヒ社會
 ノ基礎タリシ故ニ若シ子ニシテ尊族親ニ對スル本分ヲ大ニ闕キタル者ハ之レヲ惡見ト爲

祖父母父母ニ對スル罪