

AZ
751
37



0017389-000

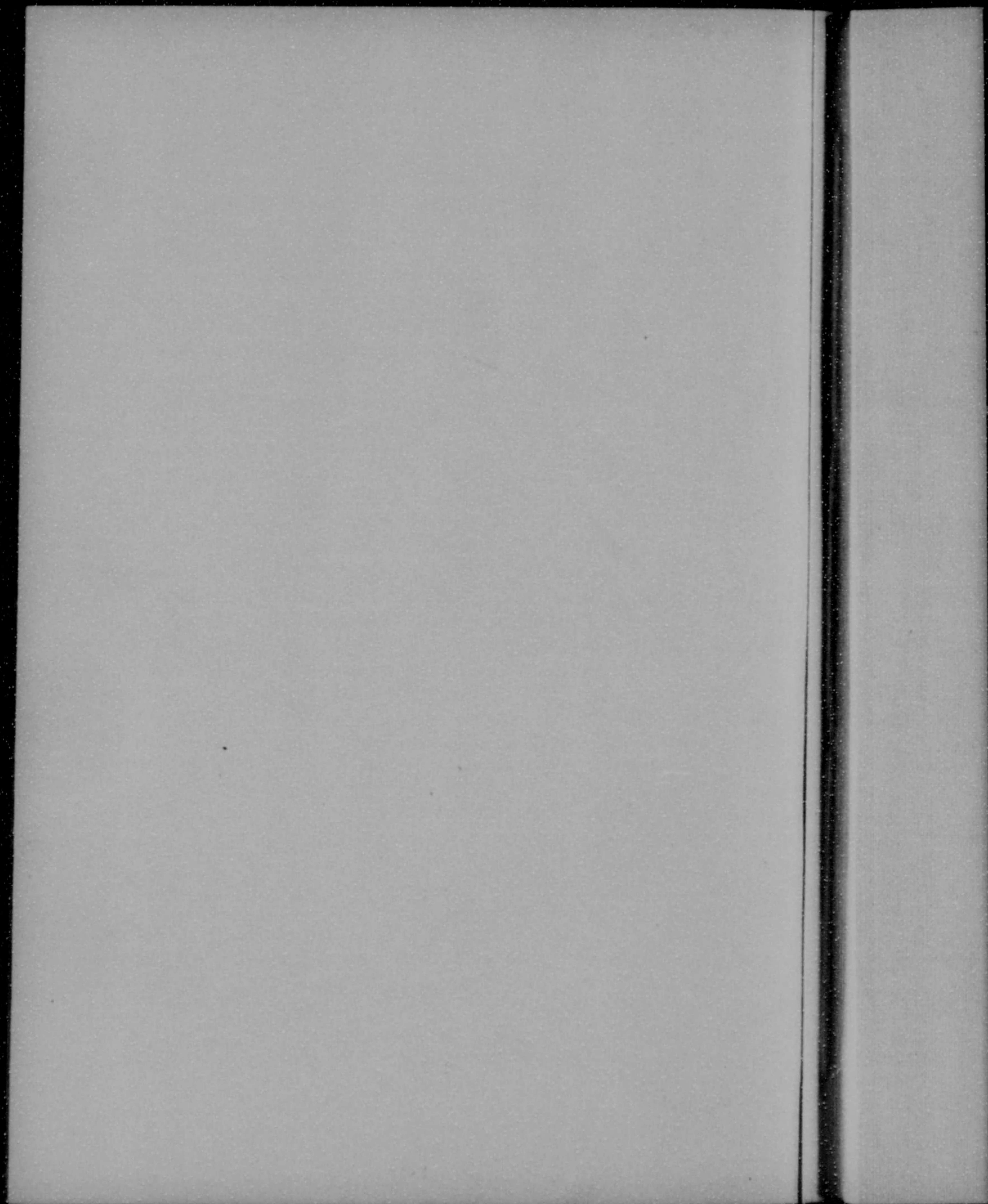
AZ-751-37

搜查要諦

司法省刑事局

1938. 6

ACH



247055

昭和十三年六月

搜
査
要
諦



司
法
省
刑
事
局

AZ
751
39



327.63

78W10801

序

本輯ハ現青森地方裁判所堀部検事正ガ長崎控訴院検事當時司法官試補ノ指導又ハ
司法警察官吏ノ教養訓練ヲ爲スニ當リ蒐集ニ係ル犯罪捜査ニ關スル資料ニシテ未
定稿ナルモ同検事正ノ好意ニ依リ茲ニ司法警察官吏訓練資料第十五卷トシテ發刊
ス

昭和十三年六月

司法省刑事局

搜查要諦目次

第一章 搜查總論	一頁
第一節 序說	一
一、刑政ノ要諦	二
二、搜查ノ變遷	三
三、科學的搜查	(一)科學ノ應用
四、參考書	(二)技術ノ利用
第二節 搜查一般	七
第一款 搜查ノ定義	七
第二款 搜查ノ始期、終期	八
第三款 地域管轄	九
第四款 搜查ノ端緒	一〇
第五款 搜查ノ目的、範圍	一一
第六款 搜查ノ方法	一四
第一、六何ノ法則	第二、犯罪現象ノ分析
第三、基本調査ノ必要	第四、共同搜查
第五、犯罪表ノ作成	第六、宥恕行爲
第七、共助	第八、回避
第九、少年事件ノ	

取扱 第一〇、外國人ニ關スル取調 第一一、通告處分 第一二、特別法犯ノ處理

第一三、搜查ノ一般心得

第三節 人ノ取調 二六

第一款 捜査官ノ態度、用語 二六

第一、取調ノ態度 二六

第二、取調ノ用語 二七

第二款 被疑者ノ取調 二九

第一、序 說 二九

第二、取調方法 三二

第三、被疑者心理 三三

第四、被疑者取調事項 三六

附、稟請事件(註)

第三款 被害者取調事項 四一

第四款 證人ノ取調 四二

第四節 被疑者適格論 四四

第一款 被疑者資格ノ確定 四四

第二款 犯罪主體 四五

第三款 刑罰主體 四八

第四款 被疑者ノ特定 五二

第五款 人違論 五三

第五節 犯罪報告 五四

第一款 序 說 五四

第二款 司法警察官ノ犯罪報告 五五

第三款 司法警察吏ノ犯罪報告 五七

第四款 檢事ノ犯罪報告 五八

第六節 新聞記事ノ差止 六〇

第二章 捜査機關 六二

第一節 檢 事 六二

第一、檢事 第二、檢事代理 第三、檢事事務取扱

第二節 司法警察ノ職ニ在ル者 七三

第三節 收稅官吏、稅關官吏、海船々長……………七五

第三章 捜査ノ實行……………七六

第一節 序 説……………七六

第二節 通常捜査……………七七

第一款 任意出頭……………七七

第一、定 義……………七七

第二、方 法……………七八

第三、呼出ノ日時……………七八

第四、不出頭ノ場合……………七九

第二款 承諾同行……………八〇

第一、定 義……………八〇

第二、方 法……………八一

第三款 任意供述……………八一

第一、意 義……………八一

第二、聽取書作成上ノ注意……………八二

第三、聽取書ノ證據力……………八八

第四、手 記……………九〇

第四款 書面提出……………九一

第一、始末書……………九一

第二、計算書……………九二

第三、歎願書ノ處理……………九三

第五款 實況見分……………九三

第一、意 義……………九三

第二、立會人……………九四

第三、見分報告書……………九四

第六款 領 置……………九四

第七款 鑑定ノ囑託……………九七

第八款 檢視、繼續檢證……………九九

第九款 公務所へノ照會……………一〇一

第十款 犯罪捜査ノ囑託……………一〇三

第十一款 承諾搜索、承諾留置	一〇三
第三節 強制捜査	一〇四
第一款 要急事件手續	一〇四
第一、検事ノ権限	一〇四
第二、司法警察官ノ権限	一〇七
第三、司法警察吏ノ権限	一〇八
第二款 現行犯處分	一〇八
第一目 現行犯ノ意義	一〇八
第二目 準現行犯ノ意義	一〇九
第三目 現行犯ニ關スル處分	一一一
第一、逮捕、勾引	一一一
第二、逮捕又ハ勾引後ノ處分	一一三
第三、押收及搜索	一一九
第四、檢 證	一二一
第五、證人訊問、鑑定	一二二

第六、通 譯	一二四
第四目 現行犯ニ關スル書類ノ様式	一二五
第四節 強制處分ノ請求	一二五
第一款 總 說	一二五
第二款 強制處分ノ性質	一二七
第三款 強制處分ノ請求權者	一二九
第四款 強制處分ノ請求ヲ爲スベキ場合	一三二
第五款 強制處分請求ノ形式	一三四
第六款 強制處分ノ請求事項	一三六
第七款 強制處分後ノ處置	一四〇
第四章 令狀ノ執行	一四五
第一、總 說	一四五
一、令狀ノ種類 二、令狀ノ性質、方式 三、效力	一四五
第二、召喚狀	一四七
一、意義 二、條件 三、召喚狀ノ記載事項 四、召喚狀ノ送達 五、效力	一四七

第三、勾引狀……………一四八

一、意義 二、勾引狀ヲ發シ得ル場合 三、方式 四、效力 五、勾引ノ囑託……………一五一

六、勾留ノ消滅 七、勾留ノ停止……………

第五、令狀ノ執行……………一五八

第六、逮捕狀……………一六〇

第五、告訴(省略)……………一六〇

第六、告發、自首(省略)……………一六〇

第七章、捜査事件ノ處理……………一六〇

第一節、序 說……………一六一

第二節、不起訴處分……………一六四

第一款、不起訴處分ノ意義……………一六四

第二款、不起訴處分ノ種類……………一六五

一、罪ト爲ラズ 二、刑事未成年 三、心神喪失 四、確定判決 五、時效完成……………

六、大赦 七、刑ノ廢止、刑ノ免除 八、被疑者ノ死亡、法人ノ不存續 九、公訴ノ取消 一〇、起訴猶豫 一一、微罪 一二、餘罪不處罰 一三、親告罪ノ告訴取消、無效、缺如 一四、稅務官吏ノ告發ナシ 一五、一事不再理(起訴濟) 一六、犯罪ノ嫌疑ナシ 一七、移送不要……………

第三款、不起訴處分書ノ記載方……………一八九

第四款、不起訴處分ニ對スル抗告……………一九三

第三節、中間處理……………一九五

第一款、留保處分……………一九五

第一、序 說……………一九五

第二、留保處分ヲ爲スベキ場合……………一九六

第三、留保處分ノ期間……………一九七

第四、留保處分ヲ爲シ得ル事件……………一九七

第五、留保處分理由ノ一例……………一九七

第二款、中止處分……………一九七

第一、序 說……………一九七

第二、中止ノ事由……………一九八

第三款 事件送致……………二〇〇

第一、序 說……………二〇〇

第二、送致先……………二〇一

第三、送致ノ事由……………二〇三

一、被疑者現在地 二、被疑者ノ住所地、居所地 三、犯罪地 四、求豫審ノ必要
アル爲 五、他應ニ事物管轄權アル爲 六、他應ニ裁判權アル爲 七、少年法第四
條ノ處分ヲ爲スヲ相當トスル爲 八、牽連事件ナル爲

第四節 検事局書記課事務概要……………二〇六

第一款 總 說……………二〇六

第二款 事件係、證據品係……………二〇七

第三款 執行係、徵收係……………二一五

第一、體刑執行……………二一五

第二、徵 收……………二一六

第四款 統計係……………二二七

第五款 庶務係……………二二七

第五節 司法警察官ノ事件處理……………二二二

第一、事件引繼……………二二三

第二、事件送付……………二二三

第三、事件送致……………二二三

第四、事件中止……………二二四

第五、微罪釋放處分……………二二五

第六、違警罪即決處分……………二二五

第八章 捜査費用……………二二六

第一款 旅費、日當、鑑定料等ノ給與……………二二七

第二款 捜査實費ノ支辨……………二二七

第三款 司法警察官ノ要スル費用ノ支辨方……………二二八

第四款 司法事務共助ニ關スル費用……………二二九

第九章 公 訴……………二二九

第一節 總 說……………二二九

第一款	公訴權ノ意義	二二九
第二款	公訴ニ關スル現行法ノ主義	二二九
第三款	公訴權行使ノ機關	二三〇
第一、檢事	二三〇
第二、豫備檢事	二三〇
第三、檢事代理	二三一
第四、檢事々務取扱	二三一
第五、特別法ニ於ケル公訴權行使ノ機關	二三一
第四款	起訴スベキ事件ト然ラザル事件	二三一
第五款	起訴ト上官ノ指揮	二三三
第六款	起訴ノ様式	二三三
一、(イ)再起起訴 (ロ)選擇起訴 (ハ)支柱起訴 (ニ)追起訴	二三四
第七款	公訴提起ノ時期	二三五
第八款	公訴提起ノ場所	二三五
第九款	起訴條件	二三六

第一、訴訟主體ニ關スル起訴條件	二二六
第二、訴訟客體ニ關スル起訴條件	二四〇
第十款	起訴條件ト處罰條件トノ區別	二四三
一、起訴條件	二四三
二、處罰條件	二四三
三、處罰條件ト犯罪行為	二四三
第十一款	公訴提起ノ效力	二四四
第一、訴訟繫屬	二四四
第二、起訴ノ範圍	二四六
一、起訴範圍判斷ノ標準	二四七
(イ) 被告人ノ同一 (ロ)犯罪事實ノ同一	二四七
二、公訴不可分ノ原則	二五〇
三、二重起訴	二五〇
(イ) 二重起訴ノ生ズル場合 (ロ)起訴後犯罪事實發覺シタル場合ノ處置	二五〇
(i) 併合罪ノ場合 (ii)連續犯、牽連犯ノ場合	二五三
第三、豫審請求書ノ效力問題	二五三
附、連續犯ノ限界	二五五

第十二款 起訴後ニ於ケル檢事ノ搜查權……………二五六

第十三款 公訴ノ取消……………二五七

第二節 公訴ノ提起……………二五九

第一款 求豫審ト直公判ノ標準……………二五九

第二款 拘留又ハ科料ニ該ル事件ト求豫審……………二六一

第三款 起訴ノ方式……………二六二

第一、原則 第二、例外……………二六二

第四款 起訴狀ノ記載方……………二六四

第一、起訴狀ノ作成……………二六四

一、作成者……………二六四

二、記載事項……………二六五

三、罪名……………二六八

四、被告人ノ指定……………二六九

五、犯罪事實ノ表示方……………二七一

第二、取調請求書及連續犯通知書ト起訴トノ關係……………二七四

第三、起訴狀ノ燒失及紛失……………二七四

第三節 公訴時效……………二七五

第一款 公訴時效ノ意義……………二七五

第二款 時效期間……………二七五

第三款 時效期間ノ起算點……………二七八

第一、結果ヲ必要トスル犯罪……………二七八

第二、處罰條件ヲ必要トスル犯罪……………二七九

第三、親告罪……………二七九

第四、不作爲犯……………二七九

第五、未遂犯……………二八〇

第六、繼續犯……………二八〇

第七、森林竊盜……………二八〇

第八、結社組織罪……………二八〇

第九、印紙稅法違反……………二八〇

第十、共 犯……………二八〇

第十一、集合的犯罪……………二八一

(一) 併合罪 (二) 連續犯 (三) 牽連犯

第四款 時效ノ中斷……………二八二

第一、時效中斷ノ意義……………二八二

第二、一般ノ中斷事由……………二八二

第三、特別法ニ依ル中斷事由……………二八三

第四、時效中斷セザル場合……………二八四

第五、共犯ト中斷事由トノ關係……………二八五

第六、中斷後ノ時效……………二八五

第五款 時效ノ停止……………二八六

第一、時效停止ノ意義……………二八六

第二、停止ノ事由ト停止期間……………二八六

第三、停止後ノ時效進行……………二八七

第六款 時效完成ノ效果……………二八七

第一、檢事ノ處置……………二八七

第二、裁判所ノ處置……………二八八

第四節 略式手續……………二八八

第一款 序 說……………二八八

第二款 略式命令ノ請求手續……………二八九

第一、請求手續……………二八九

第二、效果……………二九一

第三款 略式命令ノ裁判……………二九一

第一、性質……………二九一

第二、內容……………二九二

第三、效力……………二九三

第四款 略式命令ノ送達……………二九四

第五款 正式裁判ノ請求……………二九六

第一、請求權者……………二九六

第二、手續……………二九八

第三、請求ノ拋棄及取下……………二九九

第四、正式裁判請求權ノ回復……………三〇〇

第六款 正式裁判……………三〇〇

第十章 用字例……………三〇五

第十一章 罪名表示方……………三一五

捜査要諦

(未定稿)

検事 堀 部 淺

第一章 捜査總論

第一節 序 説

① 刑政ノ要諦

國家存立ノ基礎ヲ鞏固ニシ國家ノ治安ヲ確保シテ名教ヲ弼ケ道義ヲ振肅スルハ一國刑政ノ要諦ニシテ、其ノ據ツテ以テ立チ克ク刑政ノ清明平允ヲ保證スルトコロノモノハ、實ニ刑法(及刑事訴訟法)ナリ(滿洲首相)。

而シテ刑事司法ノ使命ハ、神速ニ犯人ヲ檢舉シ事實ノ真相ヲ遺憾ナク闡明シテ速ニ公正妥當ナル裁判ヲ下シ、以テ犯罪ニ因リ攪亂セラレタル社會ノ秩序ヲ回復スルノ外ニ存スルコトナシ。然モ徒ラニ審判ノ迅速ヲ尊ビ眞實ヲ逸シテ無辜ヲ冤枉ニ泣カシメ奸結ヲ法網ノ外ニ逸スルガ如キハ、固ヨリ其ノ使命ヲ全ツサル所以ニ非ラズ(滿洲刑訴草案說明)。茲ニ於テ其ノ職責ノ重大ナル吾人實務家ハ、深ク反省自覺シ、常ニ清新ノ意氣ヲ以テ勉勵精進セザルベカラス。

二、捜査ノ變遷

捜査官ハ犯罪捜査ニ關スル法規(註)ノ研究ハ勿論、捜査ノ目的ヲ達成スルニ必要ナル裁量行爲ニ付テモ亦常ニ檢討ヲ怠ルベキニアラズ、捜査ハ今ヤイ)神意時代、ロ)警察國時代、ハ)間諜(博徒、前科者等)捜査、(ニ)見込捜査ノ時代ヲ經、ホ)合法的捜査ヲ過ギ、ヘ)科學的合理的捜査全盛ノ代トナレリ。

註 一、刑事訴訟法

一、司法警察職務規範、同執務細則

一、刑事交渉法、共通法

一、司法事務共助法

一、裁判所構成法、違警罪即決例、少年法、陪審法

一、間接國稅反則者處分法、關稅法等

三、科學的合理的捜査

茲ニ所謂科學的合理的捜査トハ、犯罪ナリトシ又ハ犯罪ナリト疑ハル、事實ヲ基本トシ、之ニ科學並ニ技術ヲ應用シ分析綜合ノ上、推理ノ方法ニヨリ證據ヲ蒐集シ、犯人ヲ檢舉スルノ目的ニ到達スル捜査方法ヲ謂フ。

捜査ハ科學ノカノミニ依リ之ヲ遂行シ得ルモノニアラズ。捜査官ハ科學ニ囚ハレ科學ニ溺ル、ノ愚ニ陷ルコトナク常識ヲ基礎トシ、之ニ科學的智識ヲ應用シ、以テ其ノ目的ノ達成ニ向ツテ努力スルヲ要ス。

(一) 科學ノ應用

科學的智識ノ應用トシテハ

1 犯罪心理學、司法心理學、法廷心理學

2 法醫學

3 犯罪社會學、刑事政策學(如何ニセバ犯罪ヲ防壓シ得ベキヤヲ講ズル學術ナリ、山岡博士)捜査官

ハ法規ノ許シタル範圍内ニ於テ刑事政策ノ要求ヲ實行スルコトヲ要ス(泉二博士)。

4 精神病學

5 氣象學

6 物理、化學

7 博物學、地理學

8 數學

9 倫理學、哲學

10 行刑學

11 經濟學

12 宗教學

(二) 技術ノ利用

技術ノ應用トシテハ

- 1 刑事寫眞術
 - 2 指紋、足紋、足跡ノ理化學的鑑識(大場博士著個人識別法參照)
 - 3 筆蹟鑑定
 - 4 速記術
 - 5 警察犬
- 等ニ付研究ヲ爲スベキナリ。

四、參考書

犯罪捜査ニ關シテハ

- 1 小野清一郎、刑事訴訟法講義、刑事訴訟法判例研究
- 2 牧野英一、重訂刑事訴訟法
- 3 林頼三郎、刑事訴訟法要義、刑事訴訟法論
- 4 赤羽熙、刑事訴訟法註釋
- 5 小山松吉、刑事訴訟法提要
- 6 清水孝藏、増訂刑事訴訟法理論

7 草野豹一郎、刑事判例研究

8 板倉松太郎、刑事訴訟法玄義

9 平井彦三郎、刑事訴訟法要論、刑事訴訟法要綱

10 判例、法曹會決議、質疑回答(刑事先例彙纂刑事通鑑)、通牒、司法研究、司法資料、司法警察官吏訓練資料、檢務要綱、檢察要項、檢務十則等ヲ必ず通讀スルヲ要シ尙

11 Hans Gross, Handbuch für Untersuchungsrichter, 2, Bände (1914)

12 Hans Gross, Die Erforschung des Sachverhalts strafbarer Handlungen - (1902) 及— System der Kriminalistik

13 Niscoforo - Lindenanu, Kriminalpolizei und ihre Hiefs wissenschaften [中一二頁號二二頁以下]

14 Weingart, Kriminaltaktik.

15 M i tchell, Science and the criminal (1911)

ヲ通讀スルモ面白カルベク、更ニ

16 佐々波與佐次郎、檢察提要

17 樫田忠美、犯罪捜査論、刑事演習、捜査事務提要、日本刑事訴訟法論

18 安井榮三、捜査ノ栞、新捜査ノ栞、探證讀本

- 19 南波奎三郎、犯罪捜査法、同上續編、殺人科學的捜査法
 有松清治、犯罪捜査法、(近代犯罪科學全集第三卷) 日本犯罪學雜誌
 出口安二
 20 三田定則、法醫學大意
 21 淺田一、犯罪鑑定餘談(同第七卷)
 22 小南又一郎、法醫學短編集(同第八卷)
 23 金澤威重、二葉辰三、理化學鑑識法(同第二卷)
 24 武内光美、山口信男
 25 古畑種基、血液型ト親子鑑定、指紋學(同第十二卷及「正義」昭和二二年一月號三二頁以下)
 26 大石兵太郎、群集心理學、甘糟勇雄、犯罪論、寺田精一、囚人ノ心理。杉江薫、犯罪ト精神病
 27 中央公論社、科學的犯罪研究全集
 28 安東禾村、犯罪ト科學ノ鬭爭、科學探偵術物語
 29 江口浩、探偵學大系
 30 加藤寛二郎、殺人、變死、不法交接(同第十一卷)
 31 荒木治義、喜多壯一郎、尾佐竹猛、賣淫、拘摸、賭博(同第九卷)
 32 天草麟太郎、特異犯罪實記(同第四卷)
 33 平井彦三郎、檢察制度論

- 34 清水歡平、實驗犯罪捜査
 35 金澤次郎、告訴ト告發
 36 岩井三郎、探偵實話
 37 兵庫縣防犯研究會、捜査ト防犯
 38 有名ナル疑獄事件等ノ既濟記錄
 39 泉二新熊、刑事學研究
 40 山岡萬之助、刑事政策學
 41 大場茂馬、刑事政策根本問題、個人識別法
 ラ讀破スルコトモ亦有力ナル方法ノ一ナリト謂フヲ得ベシ。

第二節 捜査一般

第一款 捜査ノ定義

- 一、犯罪ノ捜査トハ訴追機關タル檢事又ハ其ノ補充機關ナル司法警察ノ職ニ在ル者ガ犯人及證據ヲ發見スル爲犯罪嫌疑事實ニ關シ被疑者、關係人、物又ハ場所ニ付取調ヲ爲シ起訴ノ要否及公訴ノ遂行ヲ準備スル手續ヲ謂フ。
 二、「一般ヨリ疑問視セラルル事實ノ犯罪ニアラザルコト犯人ト目サル者ノ犯人ニ非ザルコトヲ決定スルモ亦捜査ノ重要ナル一部分ナルコトヲ忘ルベカラズ」(瀧川秀雄)。

第二款 捜査ノ時期及終期

- 一、捜査ノ時期ニ關シ法律ハ之ヲ制限セザルヲ以テ、犯罪發生ノ時ヨリ「事件カ控訴審ニ移リタル場合」(昭和六、五、一一二大判)ハ勿論、其ノ公訴權消滅スル迄捜査ヲ爲スコトヲ得ベシ(明治四二、四、一二二大判參照)刑訴第二四六條ニ所謂「犯罪アリト思料ス」トハ捜査官カ主觀的ニ眞實犯罪存在スト認識スルコトヲ云フ、從テ犯罪アリトノ確信ナクトモ捜査權ヲ發動セシムルコトヲ得。
- 二、親告罪ニ付テモ其ノ告訴前捜査權ヲ實施シ得ベク(明四三、六、一四、昭七、一〇、三一、昭八、九、六六判)逮捕(明治三七、八、大判)竝ニ第二五五條第一二三條ノ強制捜査ヲモ爲シ得ベシ
- 三、違警罪即決言渡ニ對シ正式裁判ノ申立アリシ後ノ捜査權行使ニ付テハ、昭八、六、三大判ヲ參照スル要アリ。
- 四、通常ノ捜査機關ハ間接國稅犯則事件ニ付告發前ニ於テモ理論上ハ捜査權ヲ行使スルコトヲ得ルモノト解スベシ。
- 五、公訴ヲ提起シタル後ニ於テハ、他ノ犯罪事實又ハ共犯者ニ付追訴ノ爲取調ヲ爲ス必要アル場合ノ外被告人ノ取調ヲ爲サザルコトトシ、其ノ取調ヲ爲ス場合ニハ適宜裁判所又ハ豫審判事ノ諒解ヲ得ベキモノトス。
- 六、複雑且重要ナル事件ニ付豫審請求後ニ於テモ捜査ニ全力ヲ傾倒スル嫌ナキニアラズ留意セザルベカラズ。檢事ハ豫審又ハ公判ノ審理ニ對シテハ嚴ニ職務ノ範圍ヲ恪守シ苟モ之ニ干涉スルガ如キ疑惑ヲ生ゼシメザル様細心ノ注意ヲ爲スヲ要ス。
- 七、公判ニ於テ召喚セラレタル證人ニ就キ公判開廷前檢事ニ於テ當該證言事項ニ關シ取調ヲ爲スカ如キハ捜査ノ手段トシテ極メテ穩當ヲ缺クヲ以テ嚴ニ之ヲ避クベシ。

第三款 地域管轄

- 一、檢事、司法警察官吏ハ構第六條第四項ニ定メタル檢事局ノ管轄區域内ニ於テ捜査ニ從事スルヲ原則トスルモ、共助ニ依リ事實發見ノ目的ヲ達スルニ不便ナルトキニ限り其ノ區域外ニ於テモ亦捜査ヲ爲シ得ルモノトス(第一一條第一項第二五二條第一〇二條規範圍第一三條第二九條)。其ノ出張ニ關シテハ裁判所及檢事局事務章程第二六條及大一一三、二二、二二刑事局一九三號訓令ニ依ルベシ(大一一三、四、二四第一回答)。此ノ點ニ關シ司法警察官ハ、自己所屬官署ノ管轄如何ニ拘ラズ輔佐スベキ檢事ノ管轄權内ニ屬スル事件ニ付捜査權ヲ有ストノ古キ判例アリ(明四一年大判)。
- 二、司法警察官吏ノ職務ヲ行フ者(第二五一條)ニモ管轄區域外ニ於ケル捜査權アリト解スベシ(赤羽三九六頁、林)蓋シ其ノ職務ノ範圍ニ制限アルニ止マレバナリ。因ニ大正一二年一二月勅令第五百二十式號、昭和十二年七月三日一部改正セラル。
- 三、捜査機關ヲ管轄ハ地域管轄ナリ(第二九三條第四七八條構第六條第三項第八四條參照)。捜査ニ付テ

ハ事物ニ基ク管轄ナク、犯罪事件ニ付テハ捜査上何等ノ制限ナシ(大正四年大判、平沼清水一〇九頁)、
從ツテ

- (一) 地方裁判所檢察ハ區裁判所事件ニ付勾引狀ヲ發シ得ベク。
- (二) 區裁判所檢察ハ殺人ノ現行犯人ヲ逮捕シ得ルヤ論ナシ。尤モ刑訴第四七七條、刑事交渉法第一條
ヲ參看スベシ。

第四款 捜査ノ端緒

捜査著手ノ原由ハ大略下ノ如キモノナリ(規範第三〇條舊法第四六條)

- 1 告 訴(第二五八條第二六五條)
- 2 請 求(第二六八條刑第九〇條乃至第九二條等)
- 3 告 發(第二六九條爆發物取締罰則第七條第八條)
- 4 自 首(第二七六條刑第四二條)
- 5 現行犯(第一三〇條規範第三〇條)
- 6 密 告
- 7 匿名ノ申告(投書)(第二七七條)其ノ他ノ申告
- 8 風 說(第二七七條)

現行犯ニモ自首ハアリシ、現行犯ハ犯人ハ自首スルモ犯人ハ自首スルモ自首ハ犯人ハ自首スルモ自首ハ犯人ハ自首スルモ

官署ニ自首シテ(刑二七九)其ノ他ノ申告(刑二七九)其ノ他ノ申告(刑二七九)其ノ他ノ申告(刑二七九)

- 9 新聞雜誌其ノ他出版物ノ記事
- 10 變死者(第一八二條)
- 11 舉動不審者
- 12 通 知(第二九七條)
- 13 捜査官ノ認知(第一二三條第一五三條第一項第一七四條第一項)
- 14 判事ヨリ假押收物ノ送付(第一五二條第一五三條第一項第一七〇條)

第五款 捜査ノ目的、範圍

一、捜査ノ目的

捜査ノ目的ハ犯罪事實並ニ犯人ヲ明白ナラシメ犯人ノ所在ヲ韜晦スルコトヲ防ギ、公訴ノ起否及遂行ノ資料ヲ蒐集保全スルニ在リ(第二四六條規範第四八條)。合法主義ノ立場ヨリ論ズレバ被疑者ニ不利益ナル資料ヲ蒐集ヲ以テ足レドモ、便宜主義ヲ採用セル現行法ノ下ニ於テハ、被疑者ノ利益トナルベキ事情ヲモ明ニセムコトヲ努メザルベカラズ(第一三五條規第五九條第六二條)。此ノ點ニ關シ長崎細則ニハ、捜査ヲ爲スニ當リテハ微罪處分、起訴猶豫、刑ノ執行猶豫、其ノ他刑ノ加重減免等ニ關スル一切ノ情狀ヲ調査スベシト明定セリ(同細則第二九條)。

二、捜査ノ範圍

一、捜査ハ刑罰請求權ノ有無ヲ決定シ之ガ實行ヲ爲スベキヤ否ヤヲ決定スルタメ爲サル、モノナルガ故ニ左記ノ諸點ニ著眼シ詳細取調ヲ進捗スベキモノナリ。

- 1 犯罪ノ有無
- 2 犯人ハ何人ナリヤ(犯罪主體)
- 3 犯罪ノ時、所
- 4 犯罪ノ動機、原因、目的
- 5 犯罪ノ手段、方法態様
- 6 犯人ニ被疑者トシテノ適格アリヤ(刑罰主體)
- 7 訴訟條件ヲ具備スルヤ
- 8 何人ガ被害者ナリヤ
- 9 被疑者ト被害者トノ間ニ特種ノ親族關係存セザルヤ
- 10 證據湮滅、逃走ノ虞ナキヤ
- 11 如何ナル情狀存スルヤ、殊ニ起訴猶豫等不起訴ノ事由アリヤ
- 12 共犯ノ有無

共犯者ハ成ルベク各別ニ取調べ、通謀ヲ防ギ且附和雷同シテ陳述スルノ弊ナカラシムルコトニ注意

スベク(規範第七六一條)、濫ニ對質セシムベカラズ、對質ハ殆ド收益ナシト考フベシ。

三、刑法改正草案第五十七條ハ「刑ノ適用ニ付テハ犯人ノ性格、年齢及境遇並犯罪ノ情狀及犯罪後ノ情

況ヲ考察シ特ニ左ノ事項ヲ參酌スベシ。

- 一、犯人ノ經歷、習慣及遺傳
- 二、犯罪ノ決意ノ強弱
- 三、犯罪ノ動機ガ忠孝其ノ他ノ道義上又ハ公益上非難スベキモノナリヤ否又ハ宥恕スベキモノナリヤ否
- 四、犯罪ガ恐怖、驚愕、興奮、狼狽、挑發、威迫、群集暗示、其ノ他之ニ類似スル事由ニ基クモノナリヤ否
- 五、親族、後見、師弟、雇傭其ノ他之ニ類似スル關係ヲ濫用又ハ蔑視シテ罪ヲ犯シ又ハ罪ヲ犯サシメタルモノナリヤ否
- 六、犯罪ノ手段殘酷ナリヤ否及巧猾ナリヤ否
- 七、犯罪ノ計畫ノ大小及犯罪ニ因リ生ジタル危險又ハ實害ノ輕重
- 八、罪ヲ犯シタル後悔悟シタリヤ否、損害ヲ賠償シ其ノ他實害ヲ輕減スル爲努力シタリヤ否

ト規定シ、捜査官ニ示唆スルトコロ多シ。洵ニ熟讀玩味スベキ信條ト言フベシ。

四、近時一般ニ私和ヲ過度ニ重視シ、之アルトキハ檢事ニ於テハ直ニ事件ヲ不起訴處分ニ付シ、公判ニ

於テハ輒ク被告人ニ執行猶豫ヲ與フルコト尠カラズ。宜シク諸般ノ情況ヲ精査シ事案ニ相應スル處分ヲ爲スコトニ留意スベキナリ。

第六款 捜査ノ方法

第一 六何ノ法則

捜査ハ六何ノ法則ニ依ルヲ最良トス、即チ

- 1 何人カ(犯人)
 - 2 何時
 - 3 何處ニ於テ
 - 4 何故
 - 5 何ノ方法手段ニテ
 - 6 何ヲ爲シタルヤ(犯罪事實及結果)
- トノ六何ノ點ヲ明白ナラシムルヲ要ス。コノ法則ハローマ法以來捜査ノ「モットー」トスルトコロナリ。「何人ニ對シ」「何人ト共ニ」ナルニ何ヲ加ヘ説述スル人モアリ。

第二 犯罪現象ハ之ヲ分析シテ詳細ニ點檢スベシ

捜査官ハ犯罪現象ヲ通常イ(犯人關係)被害者關係(讖鑑)及土地關係ニ分別シ更ニ分析シテ各方面ニ互

リ微ニ入り細ヲ穿チ、アラユル關係ヲ精密ニ調査シ以テ犯人檢舉ノ大目的ニ向ツテ邁進シ居ル實情ニ在リ。

第三 基本調査ノ必要

不斷ニ基本調査
調査ハ必要ナリ

- 1 「敢テ深遠ヲ要セザルモ、社會總テノ事象事物ニ關シ特ニ博識ヲ必要トス」(眞野檢事正)苟クモ司法部職員タルモノハ雷ニ法律ニ限ラズ之ト關連アル諸般ノ學問ヲ研鑽スルト共ニ活社會萬端ノ實情ニ精通スルコトニ不斷ノ努力ヲ拂ヒ深キ學識ト廣キ常識ト豐ナル經驗トヲ以テ條理ニ適シ人情ニ合スルノ結果ヲ擧ゲザルベカラズ。
- 2 戰ハ常ニ其ノ起ルベクシテ起ルモノニアラズ、故ニ平時ニ在ツテ豫メ備フルトコロ無カルベカラズトハ兵家ノ戒ナリ。犯罪モ亦克ク之ニ類ス、茲ニ於テカ時々ニ突發スル事犯ニ對シ、之ニ應ズル捜査上ノ準備ナカルベカラズ。事犯アリテ後始メテ諸般ノ調査ニ著手スルガ如キ迂ヲ學ブニ於テハ捜査ノ機宜ヲ逸シ檢舉ノ實效ヲ收ムルコト能ハザルベシ(瀧川秀雄)。
- 3 平素ヨリ犯罪ノ趨勢、犯罪ノ手段及罪證ノ湮滅方法其ノ他捜査ノ參考ト爲ルベキ資料ヲ調査シ置クベシ(規範第四九條)。
- 4 準備的調査(恐喝常習者名簿、要視察人名簿ノ作成、下駄足袋ノ刻印調査、紋章法被ノ特徴調査等)基本的調査ヲ忘ルベカラズ。

土物地方ノ地理、事情、特長、産業等、研究(旅行ノ他)

第四 共同捜査

捜査官ハ捜査ノ目的ヲ理解シ互ニ連絡協調ヲ保チ上下同僚一體トナリ、其ノ目的遂行ニ向ヒ努力スルノ美風ヲ養成シ杆格齟齬ナキヲ期スルコト肝要ナリ(規範第一〇條第二九條)。檢事ガ犯人不明ナル殺人現行犯事件ノ際、犯行現場檢證ノ強制處分ヲ請求シ豫審判事ト共ニ現場ニ急行シ檢證セバ綿密ト確實トヲ期待シ得ベク、捜査ノ效果多大ナルモノアルハ、吾人實務家ノ屢經驗スルトコロタリ。

第五 犯罪表ノ作成

内容複雑多岐ナル事件ニ付テハ捜査ノ經過、犯罪ノ内容、共犯關係等ニ付犯罪表ノ作成ヲ必要トス。賭博、選舉法違反、贈收賄、騷擾ノ如キモノニハ事件處理上特ニ其ノ實益多シ。

第六 重大犯人ヲ檢舉スルニ當リ、夜中電報配達人ヲ裝ヒ出入口ヲ開カシメ、或ハ刑事多數來リ居レル旨申向クルガ如キハ、所謂宥恕セラルベキ行爲ト云フヲ得ベケム。是等ノ所爲ハ被疑者訊問ニ際シ恐嚇詐言ヲ用フルガ如キコトトハ日ヲ同フシテ論ズベキモノニアラズト思考セラル。

第七 捜査上ノ共助

- (一) 犯罪ノ捜査ニ關シ共助ノ請求アリタルトキハ、之ニ應ジ遲滯ナク處理スベク(第九四條規範第一二條) 構第一三二條共助事件簿ハ時々之ヲ調査シ回答ニ遲延ナキヤ否ヤヲ注意セザルベカラズ。
- (二) 甲一人ノミノ取調方囑託ヲ受ケタル場合ニ於テモ、其ノ取調ノ結果必要アルトキハ乙丙ノ取調ヲ

モ爲シ、以テ囑託官ノ捜査ノ遂行ヲ全カラシムルコトニ努メザルベカラズ(石井檢事)。

- (三) 豫審判事ガ他ノ裁判所ヨリ押收檢證等ノ囑託ヲ受ケタル場合ニ刑訴第一五九條ノ通知ヲ檢事ニ爲スニハ、受託裁判所ノ檢事ニ爲スヲ以テ足ル(司法資料第三四號二〇九頁參照)。
- (四) 尚構第一三二條、司法事務共助法司法事務共助ニ關スル費用並ニ受刑者及刑事被告人ノ護送ニ關スル件(勅令)外國裁判所ノ囑託ニ因ル共助法、犯人引渡條約、逃亡犯罪人引渡條例ヲ參照スベシ。
- (五) 國際司法事務共助ニ關スル件(昭和一一、一〇、一七局長通牒同一二、一、二、八局長通知)同一二、六、六國際司法共助開始調參照。

(六) 日滿司法事務共助法(昭和一二、三、二六官報掲載)。

第八 回避

✓ 捜査官、被疑者又ハ被害者ト親族其ノ他ノ關係ニ因リ疑惑ヲ招クベキ虞アルトキハ回避スベシ(規範第一七條)。

刑訴第三三條ハ判事ニ對スル規定ナルモ、檢事モ之ニ準ジテ回避スベキモノトス。

第九 少年事件ノ取扱

少年ノ事件ニ付テハ保護教養ヲ主トスルノ精神ヲ以テ事ニ膺リ(規第一一七條乃至第一二二條神戸細則第七三條乃至第七八條長崎細則第八六條乃至第九一條參照)、他ノ被疑者ト分離シ(規第一二九條)

接觸セシメザルコトニ注意シ、已ムコトヲ得ザル場合ノ外拘束スベカラズ。又其ノ逮捕引致ニ付特ニ慎重ノ注意ヲ爲シ(規第一二二條)、司法警察官ハ之ニ關スル微罪事件ト雖モ署限りニテ微罪處分ニ付セズ、必ず檢察官ニ送致スルヲ要ス(規第一二二條)。十四歳未滿者ノ事件モ管轄檢察官ニ送致スルモノトス(長崎細則第九一條、反對大阪細則第七一條第二項)。

第一〇 外國人ニ關スル取調

捜査官ガ外國人ニ關シ職務ヲ執行スルニ當リテハ國交狀態ヲ知悉シナガラ國際法及國際ノ慣例通牒ニ違背セザルコトニ注意シ、特ニ規第一二五條乃至第一四三條ノ規定ヲ參照スベク(明治三十年法律第五十號)更ニ刑事涉外事件處理ニ關スル先例集ヲ研究シ置キ、事犯發生ノ際、越起逡巡セザルコトヲ要ス。

外國人ニ關スル豫審執務手續(神戸地方裁判所)長崎地方裁判所檢察局編國際事件實例集、外國人犯罪取扱心得(寺島檢察正)刑事涉外事件ノ取扱ニ關スル調査研究(松藤檢察)明治三二、二、二八司法次官通牒帝國ト諸外國トノ間ニ起リタル逃亡犯罪人ノ引渡ニ關スル各事件要領(明治五年乃至四十年外務省取調課、四十年乃至四十四年刑事局作成)參照。

第一一 通告處分ヲ認メタル犯罪事件ノ取扱

此ノ種ノ犯罪事件ニ付テハ間接國稅犯罪者處分法、關稅法ニ詳細ナル規定存ス、其ノ中主タルモノハ

通告處分及告發ノ手續ナリトス。コノ通告ガ時効中斷ノ效力アルコト、^(同法は二四一)コノ告發ガ訴訟條件タルコト^(七三)等ニ付テハ茲ニ詳説セズ。司法警察官吏ハ之ニ關スル捜査ヲ當該官吏ニ一任スベキモノナリ、尤モ援助ノ求メアラバ之ニ應ズベキモノトス(規第二五條第一項)。司法警察ノ職ニ在ル者此ノ犯罪事件アリト思料スルトキハ急速ヲ要スル處分ヲ爲シタル上速ニ當該官吏ニ通知スベシ(規第二五條第二項)。

第一二 特別法犯處理上ノ注意

- 1 法規ヲ熟讀シ、例外規定ノ存否並ニ其ノ改廢ニ特段ナル注意ヲ拂フベシ。
- 2 未施行ノ法規ナリヤ否ヤ(法例第一條)軍令ニ關スル件第四條參照)
- 3 被疑者タル適格ニ付
- 4 刑期、刑名
- 5 法人處罰ニ付
- 6 親告罪ナリヤ
- 7 時効完成ノ有無
- 8 業務ヲ營業トシテ爲シタルヤ否ヤ等ニ注意スベシ
- 9 犯罪ノ意思

特別法犯ト雖モ犯意ヲ要スルヲ本則トス。而シテ行爲者ノ外ニ刑罰主體アル場合ニ於テハ行爲者ニ

犯意アルコトヲ要シ且之ニテ足ルモノユシテ、刑罰主體ノ犯意ヲ問フコトナシ、尙此ノ項ニ關シテハ拙著取締法規違反實例集中ノ注意事項參照。

〇第三 搜查ノ一般心得

凡ソ檢察權ノ行使ニ當リテハ、常ニ人權ヲ尊重シ非違ヲ匡正スルハ安寧秩序ヲ維持スル爲已ムヲ得ザルモノナルコトヲ念ヒ左記事項ヲ留意スルヲ要ス。

1 周 密(規第六條)

(イ) 被疑者ノ自白ト被害者ノ供述ナキモノ(死亡等ノ爲)ト假定シ、尙且犯罪ノ存在竝ニ犯人ヲ認定シ得ル様證據ヲ蒐集スルヲ理想トス。

(ロ) 被疑者ノ自白アルモ決シテ安ゾベカラズ、又被疑者ノ否認ヲ厭フコト勿レ(一木檢事)。自白ハ取消サル、モノト假定シ證據ヲ蒐集スルヲ要ス。

「自白自體ハ決シテ狂喜ニ値スルモノニアラズ、傍證ナキ自白ハ砂上ノ樓閣ニ過ギズ、自白ノ效力ハ傍證及情況ノ援助ニ依リ初メテ確保サルモノトス。而シテ傍證ハ犯罪ノ餘燼ノ未ダ消ヘザル間ニ周到ナル搜查ヲ行ヒ之ガ蒐集ヲ怠ラザルヲ以テ根本原則ト爲スベシ」(一木檢事)。

2 確 實

搜查官ハ百ノ僥免者ヲ出ストモ一ノ冤罪者ヲ出サルコトヲ念頭ニ置キテ搜查ニ從事シ、事件ノ確

實ヲ期スベシ(規第四九條刑訴第二七七條參照)「所謂暗中摸索式又ハ探リ足的搜查ハ之ヲ避クルヲ要ス」(眞野檢事正) 例ヘバ金ヲ買集メ密輸出セリトノ投書アリタリトセバ、其ノ犯人ト目セラル、者ヲ直ニ取調ブルガ如キコトヲ爲サズ、先ヅ側面ヨリ證據ヲ固メ(内偵)、心證ヲ得タル場合ニ始メテ本人ヲ呼出シ取調ブベキナリ。

3 敏 活

(I) 搜查ハ敏活ニシテ機宜ヲ失フベカラズ(規六條)。司法警察官ハ檢事ノ指揮ヲ待タズ直ニ搜查ニ著手スベキモノナリ。第二四八條ニ所謂「指揮ヲ受ケ」トハ一般ニ檢事ノ指揮命令ニ服スト云フノ義ニシテ(規第一九條)必ラズシモ特定事件ニ付其ノ指揮ヲ待チテ始メテ搜查ニ著手スベキモノニ非ザルヤ勿論ナリ、規第五〇條ニハ其ノ旨ヲ明白ニシ、檢事ヨリ別段ノ命令アリタル場合ノ外直ニ搜查ニ著手スベキモノトセリ。

(II) 休暇日ト雖モ管掌事務取扱方ニ付何時ニテモ差支ヘナキ様豫メ手續ヲ爲シ置クベシ(明治二三、

一一、二七司法大臣訓令)。

(III) 古來記憶ハ忘却ノ母トモ云ハレ、人ノ記憶ニハ限りアリ、證憑ハ歲月ノ經過ニヨリ自然ニ破壊セラレ或ハ人爲的ニ薄弱トナルガ故ニ、中止處分ニ付スベキ事件ハ中止處分前能フ限り必要事項ノ搜查ヲ遂行シ置クベキモノトス。

4 秘密嚴守

- (I) 捜査ニ關スル秘密ノ漏洩ハ捜査上ノ支障ヲ來スノミナラズ被疑者其ノ他ノ關係人ノ名譽ヲ毀損スルコト多大ナルヲ以テ、之ガ秘密確保ニ付テハ格段ノ用意アルベシ(規第九條刑訴第二五三條)。記録送致前事件ノ内容、新聞紙上ニ詳報セラル、現状ニ鑑ミ特ニ戒慎ノ要アリトス。
- (II) 犯罪ノ模倣傳播ヲ防ク爲特殊ノ手口ヲ秘密ニスルノ要アル場合存ス。
- (III) 捜査ハ公判ト異リ密行ヲ原則トス(新聞紙法第一九條少年法第七四條規第一二三條參照)。

5 冷靜

事案ノ適正ナル判斷ヲ爲スニハ冷靜事ニ膺ルヲ要ス。

捜査官其ノ職務ヲ行フニハ冷靜ニシテ感情ニ走ラズ、常ニ中正穩健ヲ旨トスベシ(規第七條)。

6 公正

私情、私心ヲ挿ムベカラズ(規第三、四條)

捜査官ハ外議ニ動かサレズ私情ニ泥マズ、専ラ公明正大ヲ旨トシ非違ヲ匡正スルノ任務ヲ全ウシ、細鱗ヲ網シテ吞舟ノ魚ヲ逸スルノ譏ナキヲ要スルト同時ニ、又苛察ニ涉ラザルコトヲ旨トセザルベカラズ(規第五一條)。莊子ニ曰ク君子不爲苛察ト。

7 妥當

- (I) 必要アル場合ニ於テハ執務時間ノ内外ヲ問ハズ夜間又ハ休日(第八一條第九三條第一二四條明治二三年一二月司法省訓令參照)ト雖モ執務スベキモノトス(規第一一條)。然レドモ夜間ノ取調ハ成ルベク之ヲ行フコトヲ避クベシ(規第五三條第二項)。

(II) 公益ニ格段ノ影響ナキ限りハ被疑者、被害者其ノ他關係人ノ名譽ヲ害スルガ如キ事實ヲ強テ發クベカラズ(規第五四條長崎細則第二五條參照)。

(III) 濫ニ人心ヲ動搖セシメザルコトニ注意スベシ(規第五五條)。

(IV) 道義ヲ尊ビ人情ヲ重シ淳風良俗ヲ害セザルコトニ注意スルヲ要ス(規第八條)。父ノ犯罪ヲ無心ノ幼子ノ供述ニヨリ、夫ノソレヲ妻ノ陳述ニヨリ、之ヲ唯一ノ證據トシテ犯罪事實ヲ認定スルガ如キコトハ之ヲ原則トシテ避クベク、子ヤ妻ノ供述ヲ除外セバ他ニ犯罪ノ證明ナキトキハ寧ロ處罰セザルモ可ナラズヤト思惟セラル、場合モ生ズベシ。

8 法令ノ定ムル所ヲ恪守スベキハ勿論ナルモ(規第一一條)、法令ノ字句ニ拘泥スルコトナク、克ク其ノ精神ニ適合スルコトヲ要ス(規第二一條)。

捜査官ハ一方ニ於テ法ノ精神ヲ把握スルト共ニ又一方ニ於テ社會事象ノ眞ノ價值ヲ察知シテ之ガ調節ヲ計ルコトヲ要ス、而シテ法ノ精神ニ透徹スルニハ能ク我が國、法制發達ノ由來ヲ顧ミ殊ニ最近立法ノ指導精神ヲ體認スレコトヲ要スルハ勿論ニシテ更ニ又法條ノ字句ニ拘泥シ概念ノ桎梏ニ捉ハ

ルルコトナク能ク其ノ條理上ノ基礎ニ稽ヘ又各個ノ條章ニ執著スルコトナク廣ク全編ノ脈絡ヲ通觀シテ法意ヲ究明スルコトヲ要スベシ殊ニ法典ノ基礎トシテ前提セラレタル學理ノ研究ヲ怠ルベカラザルハ勿論ナリトス。

9、平素社會ノ變遷、人心ノ趨向ニ留意シ犯罪ニ關スル諸般ノ現象ヲ攻究シ其ノ職責ヲ盡スニ遺憾ナシキヲ期スベシ(規第五條)。

10 捜査官ノ任ハ正義公平ニ本キ嚴正ニ法令ヲ適用スルニ在リ、或ハ妄ニ耳ヲ世論ニ傾ケ閭議ノ撼カス所ト爲リ毅然トシテ自ラ主トスルコト能ハザルカ如キハ其ノ職責ヲ辱ムルノ尤モ大ナルモノナリ、然レドモ捜査ノ職亦素ヨリ世態ト背馳スベキモノニ非ズ若シ外間ノ言説ニシテ肯綮ニ中タリ藥石ト爲スニ足ルモノアラバ之ヲ容ルルニ於テ亦固ヨリ吝ナラザルベシ、彼ノ徒ラニ人ノ言ヲ疾ミテ自ラ訟ムルヲ知ラザルガ如キハ其ノ職ニ忠ナル所以ニ非ザルナリ遠ク慮リ深ク慎ムニアラザレバ萬一ノ失誤ナキコトヲ保スル能ハズ。

11 居常言行ヲ慎ミ廉潔公正、世人ノ疑惑ヲ招カザルコトヲ努ムベシ(規第四條)李下ノ冠、瓜田ノ履ナル俚言ノアル又所以ナキニアラズ。

12 機會アル毎ニ特殊ノ官衙、會社等ノ設置、業務執行狀態、各地方ノ人情、風俗、方言等ヲ視察研究シ常識涵養ニ努メヨ。

13 檢事ト司法警察ノ職ニ在ル者トハ常ニ協調連絡ヲ保持シ能率ノ増進ヲ圖ルベシ(規第一〇條、第三二九條參照)。

(イ) 犯罪捜査ハ一ニ司法警察官吏ノ職責ナリ他ノ指示ヲ受クルハ自己ノ無能ヲ示スニ當ルト做スガ如キハ、時代ノ趨勢ト事件處理ノ萬全ヲ期スルノ途ヲ解セザルノ謬見ナリ、檢事亦徒ニ檢察ノ壘ヲ擁シテ司法警察事務ノ外ニ立チ、事件ノ受理ヲ待ツテ冷然批判論難ヲ加フルガ如キ態度ヲ持セズ捜査機構ノ中樞トシテ司法警察官吏ヲ統督シ親シク事犯ニ直面シ身ヲ以テ之カ捜査ニ專念シ範ヲ示スコトヲ要ス。

(ロ) 國家治安維持ノ爲ノ犯罪防止、乃至減少絶滅ノ爲ノ檢察、裁判、行刑、保護ニ執掌スル各機關ハ共ニ互ニ密接ナル關係ヲ有シ聯絡協調宜シキヲ得ザレバ其ノ目的ノ完璧ヲ期シ難キコト勿論ナルガ故ニ、各機關ハ常ニ相提携シ相補足シ以テ目的遂行ノ途上ニ於ケル缺陷ヲ除去スルコトニ努ムベキナリ。

(ハ) 犯罪防止殊ニ再犯ノ防遏ニ付テハ固ヨリ犯罪發生ノ根因ニ溯ツテ拔本塞源ノ方策ヲ講ズルヲ要スルコト勿論ナレドモ、亦國家ノ刑事政策的機構ヲ檢察、裁判、行刑及保護ノ各部門ニ互リテ整備改善シ、全體の立場ヨリ各部門ノ關聯ニ深く留意シ其ノ間ニ渾然タル融和統一ヲ圖リ以テ各機構ノ機能ヲ十分ニ發揮セシムルコト肝要タリ。

- 14 捜査官ハ身體ヲ強健ニシ捜査ニ趣味ヲ持テ明朗ナル氣分ヲ以テ執務スベシ。
- 15 法令ノ改廢ニ注意ヲ拂ヒ、法令ノ適用ハ正確ヲ旨トシ慎重ノ考慮ヲ費スコトヲ要ス。
- 16 捜査官ハ先入主ニ捕ハル、コトナク努メテ豫斷ヲ避クルヲ要ス(規第五九條)、捜査ハ自然ニ從ツテ之ヲ行ヒ勞ヲ厭フベカラズ(規第一一條)。

17 刑事統計ノ研究ヲ怠ラザルコト肝要ナリ(泉二博士)。

18 所謂捜査五則(瀧川秀雄)ヲ熟讀スベシ。

第三節 人ノ取調

第一款 捜査官ノ態度、用語

第一、取調ノ態度

- 一、國民ヲシテ檢察權ノ行使ガ社會ノ康寧ヲ維持スルニ付眞ニ已ムヲ得ザルモノナルコトヲ理解セシムルガ爲ニハ、檢察ノ公正ナルベキハ勿論、被疑者其ノ他ノ關係人ニ對スル捜査官ノ態度如何モ亦重大ナル關係ヲ有ス、故ニ人ニ接スルニハ威儀ヲ保チ苟モ野卑放漫ノ言動アルベカラズ。
- 二、取調ハ親切、穩和ヲ旨トスベシ。
- 三、發問ハ平易ニシ、能ク其ノ趣旨ヲ理解セシメテ答辯ヲ爲サシムベシ。
- 四、犯罪事件ニ關係ナキ一身上、家庭上又ハ社交上ノ缺陷弱點ヲ指摘シ恥辱ヲ與フルガ如キコトヲ爲

スベカラズ。

五、被疑者其ノ他ノ關係人ハ後日ニ至リ捜査官ノ片言雙語ヲ促へ之ヲ利用シテ非難ヲ加フルコトアルベキヲ以テ、不用意ノ言語ヲ避ケ、特ニ其ノ取調長時間ニ亙ルトキハ無用ノ雜談ヲ交フルガ如キコトヲ爲スベカラズ。

六、高聲ヲ發シ又ハ強壓ヲ感ゼシムルガ如キ嫌アル言動ヲ避ケ、取調ヲ受クル者ヲシテ能ク其ノ意ヲ盡サシメ、言半ニシテ徒ラニ之ヲ遮リ、強テ其ノ要點ノミヲ述ベシムルガ如キコトヲ爲スベカラズ。

七、二人以上ノ檢事列席シテ一人ノ被疑者其ノ他ノ關係人ノ取調ヲ爲スガ如キハ、威壓ヲ加フルノ虞アルヲ以テ特ニ之ヲ戒ムベシ。

八、老幼、婦女、病者其ノ他心身ニ異常アル者ノ取調ヲ爲ス場合ニ於テハ、成ルベク附添人又ハ醫師等ヲ立會ハシムベシ。

九、檢事ハ特別ノ事情ナキ限り刑務所又ハ警察署ニ於テ取調ヲ爲サザルヲ可トス。

一〇、被疑者取調ノ際ニハ其ノ事件ノ取調ニ從ヒタル司法警察官吏ヲシテ立會ハシムベカラズ。

一一、被疑者モ亦 陛下ノ赤子タリト我等ノ同胞タル以上ハ其ノ罪ヲ惡ンデ其ノ人ヲ惡マズ人類相愛ノ見地ヨリ常ニ憐憫ト温情トヲ以テ之ニ接シ自然ニ其ノ罪ヲ悔悟セシムルノ態度ニ出ヅルヲ要ス。

第二、取調ノ用語

一、取調ノ用語ハ平易簡明ヲ旨トシ、濫ニ法律ノ成語其ノ他難解ノ語ヲ用フベカラザルコトハ勿論ニシテ(規第五六條)此ノ點ニツキ從來實務家ノ間ニ爭アル主要ナル問題ハ取調ノ相手方ニ對スル稱呼ナリ。

第一說 捜査官ハ常ニ關係人ニ對スル稱呼ヲ一定シ置キ、相手方ノ身分ニヨリ差別ヲ設クベキモノニアラズ。

第二說 被疑者、證人、鑑定人等法律上ノ用語ヲ使用スルヲ可トス。

第三說 其ノ者ノ身分年齢等ヲ考慮シ之ニ適合スル語ヲ使用スベキモノナリ(規第五七條參照)。通常最後ノ說ニ從ヒ居レリ。捜査官ハ相手方ノ品格ニ應ジ相當ノ言語ヲ用ヒ聊カモ不快ヲ感ゼシメザル様注意シ對手人ヲシテ愉快ニ應答シテ其ノ意中ヲ盡サシムルヲ肝要トス而モ尙威嚴ヲ瀆サザルコトニ留意スベキハ勿論ナリ。

二、認廷ノ用語

認廷ノ用語ハ各其ノ資格ヲ以テ關係人ヲ呼ブベキモノトス即チ從來慣用セル如ク被告人、證人其ノ他ニ對シ其ノ方又ハ汝ト呼バズ被告人ニハ被告人、證人ニハ證人ト呼ブ類ナリ、認廷内ノ言語態度正ハ裁判ノ威信ニ關スルヲ以テ自己ノ尊嚴ヲ損傷セザル様標當ニシテ上品ナランコトヲ努メ或ハ場合ニ依リ多少斟酌セザルベカラザル必要アルベキモ大體此ノ趣旨ニ從フヲ可トス。

三、犯人(第二四六、二六五、二七九條規範第三九條)ノ呼稱ニハ左ノ種類アリ。

- (i) 罪ヲ犯シタル者(刑法第一、二條)。
- (ii) 被疑者——起訴前ノ犯人(第二二三、二五五條)。
- (iii) 被告人——起訴後判決確定ニ至ル迄ノ犯人(第二八〇、二九〇條)。
- (iv) 受刑者、刑ノ言渡ヲ受ケタルモノ——判決確定後ノ犯人(第五五〇、五六一條、刑第三一條、監第四六、四七、五八條)。
- (v) 對手人(第四二四、四二六、五七九條)訴訟關係人(第四八條第三項第五三條)。
- (vi) 公訴ニ於テハ被告人、民訴ニ於テハ被告ト云ヒ私訴ニ於テハ被告又ハ當事者ナル語ヲ用フ(第五六七、五八四、五七三、五七五、五八〇、五八五條等)。
- (vii) 刑事被告人(監第一七、三五條等)法令ニ因リ拘禁セラレタル者(刑第九九、一〇〇、一〇一條)在監者(監第一五、一六、一八、二三條等)囚人(刑第九七、九八條)拘留囚、禁錮囚(監第二六條)勞役場留置ノ言渡ヲ受ケタル者(監第三三條)。

第二款 被疑者ノ取調

第一、序 說

一、被疑者ノ供述義務

(一) 被疑者ハ法律上眞實ヲ供述セザルモ、其ノ虚偽ノ供述ニ對シ法律上制裁ヲ受クルコトナシ。コノ意味ニ於テ被疑者ニハ供述ノ義務ナシト云ヒ得レドモ、實質的ニハ眞實ヲ供述スベキモノキシテ、滿洲刑訴第十二三條ハ此ノ點ニ付明文ヲ以テ之ヲ肯定セリ、即チ「被告人ハ訊問ニ對シ故ナク供述ヲ拒ミ又ハ事實ヲ由庇シテ供述ヲ爲セトヲ得ズ」ト。

(二) 古キ判例ニ依レバ被疑者ノ陳述ハ權利ニシテ義務ニ非ズ、故ニ被疑者ノ陳述ヲ強要スルコトヲ得ズ(第三六六條昭六、四、九大判參照)ト、然レドモ昭和一一、一一、二二大判ハ虚偽陳述ヲ爲ス行爲ハ被疑者ノ權利ニ屬セズト斷言セリ(註)。而シテ事實ノ真相ヲ明ニスル爲必要ト認ムル事項ニ付陳辯ヲ爲スベキコトヲ勸誘スルヲ妨グズ(昭和六、四、九大判)。被疑者訊問ハ證據調ニ非ザルモ(昭七、三、一七大判)被告人ハ訴訟當事者ナルトモニ亦證據方法ナルカ故ニ(昭和四、四、三〇、同五、七、一九大判)被疑者ノ取調ハ第一次ニ其ノ辯解ヲ聽キ第二次ニ證據資料ヲ得ルコトヲ目的トスベキモノトス。

註 被告人ガ自己ノ刑事被告事件ニ付虚偽ノ陳述ヲ爲スモ何等ノ犯罪ヲ構成スルモノニ非ザルコトハ疑ナキトコロナレドモ是レ決シテ右虚偽ノ陳述ヲ爲ス行爲ヲ目シテ被告人ノ權利ニ屬スルモノト解スルガ爲ニ非ザルハ勿論條理違反性ヲ有セザルモノト解スルガ爲ニモ非ズシテ唯被告人タルノ身分ニ顧ミテ眞實ノ陳述ヲ爲スベキコトヲ期待スルコトノ不可能事ニ屬スルガ故ニ責任阻却事由アル一場合トシテ法律上

之ヲ不問ニ付スルノミ、サレバ此ノ如キ責任阻却ノ事由ハ被告人單獨ニテ虚偽ノ陳述ヲ爲ス場合ニノミ認メラルベキモノニシテ他人ヲ教唆シテ虚偽ノ陳述ヲ爲サシムル偽證教唆ノ如キ場合ニマデ擴張セラレベキモノニ非ズ蓋シ被告人ノ教唆ニ因リテ偽證シタル他人專ラ刑セラレ之ヲ教唆シタル被告人獨リ免ルルガ如キハ國民道義ノ觀念上許サルベキコトニ非ザレバナリ從來本院判例ガ刑事被告人ニ於テ自己ノ刑事被告事件ニ付、他人ヲ教唆シテ偽證セシムルハ辯護權ノ範圍ヲ逸脱シタルモノトシテ其ノ刑責ヲ認メザルベカラズト爲ス所以ハ全ク此ノ謂ニ外ナラズ然ルニ被告人自己ノ刑事被告事件ニ付虚偽ノ陳述ヲ爲スモ罪ト爲ラザル以上他人ヲ教唆シテ偽證セシメタレバトテ刑責ヲ負フ理由ナシト主張スル所論ノ如キニ至リテハ畢竟國民ノ道義觀念ニ徹セザル囁語ノミ(昭和一一、一一、二二大判)。

二、被疑者ノ否認ト捜査官ノ雅量

被疑者ハ原則トシテ當初ヨリ犯行ヲ自白スルモノニアラズ、言ヒ逃レ得ラル、限リ言ヒ逃レント努力カス、之レ人情ノ然ラシムルトコロニシテ決シテ捜査官ヲ愚弄スルモノニアラズ、又義理人情ノ上ヨリ如何ニシテモ自白スルヲ得ザル立場ニアル者モ存シ、悪性强キヲ以テ否認スルニアラザル者アリ、斯カルガ故ニ捜査官ハ常ニ被疑者ノ立場ニ對シ憫諒スルノ雅量ヲ以テ臨ムコトヲ要ス。

三、共犯者ノ各別取調(規第六一條)

共犯者ハ成ルベク各別ニ之ヲ取調べテ其ノ通謀ヲ防ギ且附和雷同シテ陳述スルノ弊ナカラシムルコトニ注意スベシ。

第二 取調方法

三三二

被疑者ノ取調ニ付テハ形式的規定二、三存セザルニアラザレドモ、其ノ具體的取調方法ハ取調官ノ裁量行爲ニ屬シ、時ニ臨ミ機ニ應ジ千變萬化タルベク一定不動ノ型アルコトナシ。捜査官ハ宜シク考究ニ研鑽ヲ重ネ、以テ自己ノ境地ヲ開拓スベク、左ニ注意事項ヲ列記スルニ止メム。

イ、被疑者ヲ取調ブルニ當リテハ穩健中正ノ心ヲ以テ之ニ臨ミ濫ニ其ノ言ヲ排斥シ又ハ其ノ意思ヲ抑制スルガ如キコトナク殊ニ無智無産ニシテ辯護力ナキ者ニ對シテハ注意シテ其ノ言ハント欲スルトコロヲ盡サシムベシ。

ロ、被疑者事件ニ付陳述ヲ爲サズ證據ニ付辯解ヲ爲サザル場合ニ於テモ眞實ヲ發見スル爲陳辯ヲ爲スベキコトヲ勸誘スルヲ妨グズ。

ハ、暗示的發問ハ之ヲ爲スベカラズ。

ニ、被疑者ヲ推訊追究シ自白ヲ求ムルガ如キ態度ハ之ヲ改メ、被疑事件ニ付辯解ヲ聽クノ態度ニ出デザルベカラズ、外部ヨリ觀察シテ不利益ナル事實ヲ承認セシメントスルガ如キ言語態度ハ深ク慎ムベシ(大一一、一一、五通牒)。

ホ、事實ノ取調ト證據調トヲ分離セズシテ不可分のニ行フヲ可トスルコトアリ。

ヘ、問ノ趣旨ヲ十分ニ理解セシムベシ(規範第五六條)。

ト、否認セル被疑者ニ對シテハ特ニ詳細ナル取調ヲ爲スベシ、所謂問フニ落チズシテ語ルニ落ツルコトモアリ、故ニ思フ存分ニ被疑者ヲシテ喋ラスベシ。

チ、被疑者ハ他人ノ面前ニ於テ十分ナル供述ヲ爲シ能ハザルコト少カラズ(第三三九條參照)、故ニ濫ニ對質ヲ行フコト勿レ、對質ハ失敗ノ母ナレバナリ。

リ、事ノ真相ヲ究メズシテ漫然示談ヲ勸告スルガ如キコトハ之ヲ慎ムベシ。

ヌ、豫メ記録ヲ精査スル等十分ナル準備ヲ整ヘタル上其ノ取調ヲ爲スベク、漫然被疑者ニ應接スルガ如キコトアルベカラズ。

ル、被疑者訊問ノ際ニハ先ヅ被疑事件ヲ告グ事件ニ付陳述スベキコトアリヤ否ヤヲ問フヲ以テ原則トスレドモ(第一三四條)必ズシモ取調ノ當初ニ於テコノ告知ヲ爲スコトヲ必要トセズ、其ノ取調中取調官ニ於テ適當ナリト思料シタル時期ニ於テ適宜之ガ告知ヲ爲スモ妨ゲナシ(昭和六、七、二一六判)。

第三、被疑者心理

一、法廷的變化

内心ノ變化ニハ或ル程度ノ外觀的變動ヲ伴フヲ常トス、古來「眼ハ心ノ窓ナリ」ト、取調官ハ常ニ被疑者ノ態度ニ留意スルヲ要ス。

三三三

二、營業的常習犯人ニ對シテハ良心ニ訴フルモ眞實ノ供述ヲ爲サシムルコト困難ナリ、カカル場合ニハ寧ロ理智的ニ取調ブルノ外ナラズ。

三、辯解

被疑者ノ辯解ハ直ニ排除スルガ如キ態度ニ出ヅルコトナク詳細ニ供述セシメ其ノ不實ナル所以ヲ説キ以テ眞實ノ供述ヲ爲サシムルノ方便トナスベシ。被疑者ノ辯解ノ種類中主タルモノ概ネ左ノ如シ。

A、犯罪現場不在證明(アリバイ)

B、全部否認

C、一部否認

何月何日何某方ニ赴キ時計一個ヲ窃取シタルモ其ノ他ハ窃取セシコトナシト供述スルガ如シ。

D、外形的事實ノミヲ認メ犯意等ノ全部又ハ一部否認

何月何日何某方ヨリ時計ヲ持チ來リタル事實アルモ詐取セシニ非ス借受ケタルニ過ギズ。甲ヨリ金百圓ヲ受取リタルニ相違ナキモ右ハ選舉運動報酬ニアラズ單純ナル貸借ナリ又ハ收賄ニアラズ職務ニ關係ナク貰ヒ受ケタルモノナリ。乙ヲ七首ニテ刺シタルモ殺意アリシニアラズ。

E、正當防衛、緊急避難、心神喪失、心神耗弱ヲ理由トスル辯解

四、自首ニ對スル注意

自首ハ他人ヲシテ其ノ罪ヲ免レシムル爲自ラ誣ヒ又ハ重キ罪ヲ避クルノ目的ヲ以テ故ラニ輕キ罪ヲ首出スル等ノ場合ナシトセザルヲ以テ其ノ虛實ニ注意スベク(規範第四六條)、自首者ヲ直ニ犯人ト斷定スルハ頗ル危険ナリ、其ノ供述ガ眞實ニ合致スルヤ否ヤヲ検討スル爲自首ノ動機提出セル證據物件其ノ他各方面ヨリ仔細ニ取調ヲ爲ス要アリ。香具師、俠客等ノ殺傷事件ノ自首犯人ニ付テハ特段ノ注意ヲ拂ハザルベカラザルコトハ實務家ノ屢經驗スルトコロナリ。

五、自白ノ吟味

A、自己ニ不利益ナル結果ヲ招來スベキ供述ヲ爲サザルハ人情當然ノコトナレバ、自白ハ一應眞實ノ供述ト見ルコトヲ得ラザルニアラザレドモ、又一面自白ハ虛偽ナルコト決シテ稀ナラズ、出火ニ關シ失火ノ自白ヲ爲シ數年後放火ノ眞犯人現ハレタル事例ナシトセズ。虛偽ナル自白ノ動機中主要ナルモノ左ノ如シ。

イ、捜査官ノ陵虐ニ遇ヒ餘儀ナク自白スルモノ

ロ、捜査官ノ甘心ヲ得ル爲ノモノ

ハ、逃走ノ機會ヲ狙フ爲ノモノ

ニ、刑務所志願ノ爲ノモノ

M

ホ、他人ヲ陷害スル爲ノモノ

ヘ、責任感重キ爲ノモノ

ト、重キ罪ニ對スル訴追ヲ免ル、爲ノモノ

尙自白ノ動機ニ關シテハ「ハンズグロース」ノ刑事心理學「エルンストロージング」ノ刑事自白論ニ夥多ノ例ヲ擧ゲ居レルノミナラズ乾博士「帝人事件辯論」八六頁乃至一〇四頁ニ詳記シアリ參看ノ要アリトス。

B、自白ハ古來「證據ノ王ナリ」ト謂ハレ、事實ノ真相判斷ノ有力ナル資料タルハ論ナシト雖モ、之ヲ偏重スルトキハ思ハザル過ニ陥ルコトアルヲ以テ、捜査ヲ爲スニ當リテハ之ニ安ンゼズ、自白中ニ細大洩ラサズ傍證及情況證據ノ蒐集ニ努メ、例ヘバ殺人事件ニ於テ被疑者ノ自白通りニ其ノ日ノ足取カ他ノ證據ニ符合スルヤ、兇器ヲ棄テタリト云フ處ニ兇器アリシヤヲ直ニ取調べ、以テ犯人ガ他日之ヲ翻スモ曩キノ自白ノ眞實ナルコトヲ覆ス餘地ナラカシメ置クヲ要ス、事件ノ安定トハ之ヲ指稱スルナリ。

C、被疑者又ハ被告人ガ突然從來ノ供述ヲ自己ノ利益ニ變更シタルトキニハ刑務所ノ同人ニ關スル面接簿及發信簿並ニ受信簿ヲ査閲シ尙護送ニ從事セル者ノ言動等ヲ探究スル要アリ。

第四、被疑者取調事項(規範第五八條)

犯罪人ノ異同ヲ識別スルニハ指紋法、人身測定法、寫眞ノ應用、犯罪人名簿、身分帳照會等ノ方法ニ依ルヲ要シ、此ノ方面ノ研究ハ人文ノ發達ト共ニ愈焦眉ノ急ヲ告グルニ至レリ。

一、身分關係

(一) 氏名 (通名、綽名、氏名ヲ變更シタル者ハ其ノ舊氏名ヲモ附記ノコト) 當テ字ヲ用フルコト勿レ。

近時氏名ヲ詐稱スルモノ少シトセズ。コノ點ハ特ニ留意シテ取調ヲ爲スヲ要ス。

年 齡 (明治三五年年齡計算ニ關スル法律參照)

當何年ト書クヲ例トスルモ、刑事未成年者又ハ少年ナリヤ否ヤ等ニ付疑アル者ニ關シテハ十分ナル調査ヲ爲スベキモノトス。

職 業 (大正九、一一、一二四閣令大正一〇、一一、一九職業分類ニ付テノ局長通牒昭和五、

一一、二七閣令第三號國勢調査ノ職業分類參照)

本 籍 (轉籍地、原籍地ニモ注意スベシ) 明治二五年司法省訓令參照)

住 居 (轉居先ヲモ記載ノコト、失火事件ノトキノ如シ)

同居セルトキハ必ず何某方ト表示スルヲ要ス、茲ニ注意スベキハ住居不定ト住居ナシトハ同一義ニアラザルコト之ナリ。

出生地

身上照會ハ在籍地ノ市、區、町村役場ヘ之ヲ爲スベシ。

- (二) 爵位、勳功、褒章、記章、恩給、年金ノ有無(明治四一、一二、二勅令第二九一號勳章褫奪令、大正二、二、二七褫奪通知ニ關スル大臣訓令規範第三一條參照)(註)

註 捜査手續上稟請ヲ要スベキ事項(大正四、一、一三次官通牒昭和二、八、一三司法大臣訓令昭和七、二、二六同七、八、二同八、九、四局長通牒)

- (イ) 勅任官、有爵者、從三位、勳二等又ハ功三級以上ノ者ノ禁錮以上ノ刑ニ該ル罪
- (ロ) 奏任官ノ現職ニ在ル者及帝國議會ノ議員ノ禁錮以上ノ刑ニ該ル罪
- (ハ) 特殊身分ヲ有スル者ニ波及セントスル事件(昭和五、四、二四局長通牒)
- (ニ) 治安維持法ノ罪(昭和七、一二、二六局長通牒)
- (ホ) 出版物ニ皇室ノ尊嚴冒瀆、朝憲紊亂ノ記事ヲ記載シタル罪
- (ヘ) 刑法第七三條乃至第七六條ノ罪(昭和七、八、二局長通牒)
- (ト) 緊急事件ニ關スル請訓(昭和二、八、一三三大臣訓令)
- (チ) 公訴ノ取消
- (リ) 選舉事犯ノ一部

- (又) 豫審ノ内容其ノ他非公開事項等掲載ニ對スル處分ノ件(大正六、二、八局長通牒)
- (リ) 公訴棄却ノ判決アリタル應召者ニ對スル事件取扱方(昭和一二、一一、二四總長通達)
- (ヲ) 其ノ他省略

- (三) 既往又ハ現在ニ於ケル公職ノ有無
- (四) 兵役ノ有無

二、性行、家庭關係

- (一) 性格、素行、經歷、教育ノ程度、境遇
精神ニ異狀アリヤ否ヤ、疑アルトキハ血統、系統、酒量等ヲ調査スベシ。
- (二) 家庭ノ狀況、資産、生活狀態、地位、信用等

三、前科關係

- (一) 前科ノ有無
執行猶豫期間ヲ無事ニ經過シタルトキハ前科ト云フヲ得ズ(刑第二七條昭一〇、一二、一三法決)、然レドモ其ノ調査ハ之ヲ必要トス。
執行ノ濟否殊ニ執行未濟、保釋、責付、執行停止中、執行猶豫中、假出獄中ニ非ザルカ、恩赦ニヨリ刑ノ減免ヲ受ケタルヤ等。

- (一) 起訴猶豫、微罪又ハ保護處分、留保處分ノ有無
 - (二) 前科照會ヲ勵行シ、指紋照會、素行調査モ忽ニスベカラズ
 - (三) 犯罪關係
- 四、犯罪關係
- (一) 犯罪ノ動機原因、日時、場所、内容、手段、方法、贓物ノ處分
 - 犯罪ノ原因ハ利慾、驕奢、虛榮、誘惑、懶惰、財幸、疎虞、貧困、憤怒、怨恨、復讐、習癖、痴情、嫉妬、遊蕩、娛樂、家内ノ不和、家庭ノ不良、無監督、親族利益上ノ争、友誼、交友不良、酒興、食慾、惡戲、迷信、疾苦、狂疾、政事上ノ關係、浮浪、刑餘ノ不信用、不時ノ遭難、出來心、勞働運動、勞働争議、農民運動、小作争議、水不運動、無政府主義運動、國家主義運動、國家社會主義運動、共產主義運動、其ノ他ナリ。
 - 所謂「六何ノ原則」ニ付テハ他ノ項ニ於テ詳述セリ。現行犯人ヲ逮捕シ又ハ之ヲ受取リタル場合及指名ノ告訴、告發又ハ自首ニ因リ檢舉シタル場合ノ外、搜查ノ端緒及經路ヲ詳記シタル報告書ヲ作成シ檢舉ノ顛末ヲ明ニスルコト肝要ナリ。
 - (二) 被害ノ狀況
 - 犯罪後ノ狀況(謝罪、示談、賠償、改悛ノ狀ノ有無等)。
 - (三) 被疑者ニ利益ナル事實及證據ノ申立ト其ノ取調(東京細則第三二條)

五、被害者關係

- (一) 被害者ト親族、雇傭、知己ノ關係ノ有無
 - (二) 贓物罪、犯人藏匿罪、證憑湮滅罪等ニ付テハ本犯ト親族其ノ他ノ關係ノ有無
 - (三) 告訴ヲ受クルニ至リタル事情
- 六、思想犯ニ付テハ右ノ事項以外ニ被疑者ノ健康狀態、趣味嗜好、學歷、讀書關係、思想ノ推移過程、運動經歷、黨ニ對スル認識、入黨關係、現在ノ心境、將來ノ方針等ニ關シ詳細ナル取調ヲ爲スヲ要ス。

第三款 被害者取調事項

公益ニ格段ナル影響ナキ限り、被害者其ノ他關係人ノ名譽ヲ害スルガ如キ事實ヲ強テ發カザル様留意スルコトヲ要ス。

第一、詐欺、横領、傷害、強姦致傷等特ニ被害者ノ意思ヲ參酌スベキ事案ニ於テハ、被害者ニ就キ訴追ヲ希望スルヤ否ヤヲ質シ之ヲ記録ニ明白ニスベシ。

第二、財産ニ對スル犯罪ニ付テノ取調ニ關シテハ長崎細則第三六條ヲ、身體ニ關スル犯罪ノ取調ニ付テハ同第三七條ヲ、放火、失火ニ付テハ同第三八條ヲ夫々參照スルヲ可トス。(尙京都細則第三二條乃至第三四條參看)。

第三、盜犯ノ場合ニハ犯人ノ員數、踰越、損壞ノ有無鎖鑰ヲ開キタリヤ否ヤ等犯罪ノ手口ヲ明ニスベキモノナリ。

第四、被害者ノ年齢ガ犯罪ノ成否ニ影響スルガ如キ場合及家族關係ガ事件ノ根底ヲ爲ス場合ニハ其ノ戸籍謄本ヲ取寄セ置クベシ。

第五、未成年者又ハ雇人ノ犯罪ニ付テハ、父兄若ハ雇主ニ就キ將來ノ監督又ハ繼續雇傭ニ關スル意見ヲ徵シ之ヲ記録ニ明ニスベシ。

第六、事件ノ性質ニ依リテハ被害者ノ素行ヲモ調査スルヲ要スルコト稀ナラズ(大阪細則第二六條第一項京都細則第四〇條參照)。

第四款 證人ノ取調

一、證人ハ犯罪ノ嫌疑者ニ非ズ搜查資料ノ提供者ナレバ、之ニ對シテハ一層丁寧深切ナルヲ要スルコト言フ俟タザルトコロナリ。

二、證人ハ各別ニ取調ブベキナリ(第二〇三條)證人ノ取調ハ頗ル難事ニシテ其ノ巧拙ハ事實認定ノ當否ニ關スルガ故ニ深ク思フ致シ研究練習スルノ要アリト信ズ。

三、豫斷ヲ避ケ各證人ノ供述ニ矛盾アルモ其ノ儘錄取シ強ヒテ反問シ或ハ他ノ證人ノ供述ヲ知ラシメ之ニ相違ナルカルベシト云フガ如キ誘導訊問ハ之ヲ避グベシ、證言ガ浮動スルトキハ強ヒテ之ヲ明確ニセ

ズ却ツテ浮動セル儘ヲ錄取スベシ(樫田、提要八七頁)

四、證人ガ時トシテ記憶判然セザル爲深思熟慮スルガ如キ態度アルトキ誘導訊問ヲ爲スハ之ヲ避クベキモ、記憶喚起ノ爲刺激ヲ與フルハ極メテ肝要ナリ、刺激ニヨリ日時等ノ記憶ガ復活シタルトキハ其ノ事情ヲ調査等ニ記載スルヲ要ス。

五、證人ニハ取調事項ニ付連絡シタル供述ヲ爲サシムルヲ要ス(第二〇五條)ルコト勿論ナレドモ、事件ト利害關係アル證人ヲ取調ブル時ニハ何レノ點ガ取調ノ要點ナリヤヲ知ラシメザル爲殊更秩序ナク連絡ナキ問ヲ發シ、時トシテハ全然取調事項以外ノ事實ニ付テモ發問シ、以テ虛偽ノ陳述ヲ防グ場合モアリ。對質ハ極力之ヲ避クベシ、蓋シ其ノ效果僅少ナルヲ常トスレバナリ若シ對質取調ヲ要スルトキハ慎重ニ双方ノ主張ヲ確メタル上之ヲ行フベシ。

尙對質訊問及十字訊問(Gross-examination)ノ意義等ニ付板倉一四五頁以下及一五六頁參照

六、犯罪現場ニ於ケル證人ノ蒐集

犯罪現場ノ檢證見分ヲ爲ス搜查官ハ動モスレバ犯所ノ觀察、證據品ノ發見、犯人ノ追跡、逮捕ノ手配等ニ熱中ノ餘リ、其ノ場ニ居合セタル重要ナル證人ヲ取調ブルコトヲ看過シ、後日之ヲ取調ベントスルモ遂ニ證人ノ何人ナルヤサヘ知ルコトヲ得ザルコトアリ(樫田、刑訴八〇頁)、サレバ犯罪現場ニ於テ目撃者其ノ他事件ニ關係アル者ノ住居氏名ヲ尋ネ記帳シ置ク等機宜ニ適シタル處置ヲ構ズル要アリ。

七、證人ノ錯覺

虛偽ノ供述ヲ爲ス意思ナクシテ錯覺ニヨリ著シク客觀的事實ト相違スルコトアリ、錯覺ナルコト明瞭ナル場合ニモ直ニ之ヲ排斥セズ其ノ儘調書等ニ記載シ置キ、然モソレガ錯覺ナルコトガ直ニ判斷シ得ラルル様他ノ證據ヲ揃へ置クヲ要ス。

八、檢事、司法警察官ガ證人ニ對シ宣誓ヲ爲サシムル權ナキコトハ茲ニ記述スルマデモナキトコロナリ（第二一五條）。

第四節 被疑者適格論

第一款 被疑者資格ノ確定

一、檢事、公訴ヲ提起セントスルニ當リテハ被疑者トシテ適當ナル資格アルモノヲ指定スルコトヲ要シ、玆ニ所謂被疑者適格ノ問題ハ結局他人ノ行爲ニ對シ何人カ刑事責任ヲ負擔スベキヤノ問題ニ歸ス、即チ營業者ヲ處罰スル場合ニハ其ノ名義人ガ果シテ何人ナリヤ主人ナリヤ妻ナリヤ等ヲ十分調査スベク、又被疑者タル〇〇商店ハ法人ニ非ルヤ否ヤノ取調モ必要ナルノミナラズ尙其ノ法人例ヘバ「市」ニ刑罰能力即チ實體法上ノ當事者能力アリヤヲモ研究セザルベカラズ（刑訴第三六條）、之ニ關シテハ犯罪主體ト刑罰主體トヲ嚴密區別シテ考察スルヲ要ス（牧野八八頁參照）。

二、被告人トハ檢事ヨリ公訴ヲ提起セラレタル者ヲ謂ヒ、被疑者トハ起訴前犯罪ノ嫌疑ヲ受ケタル者ヲ

指稱シ、犯人ト同意義ニアラズ犯人ハ實體法上ノ概念ニシテ被疑者、被告人ハ訴訟法上ノモノナリ。

三、刑事訴訟法ニ所謂訴訟能力トハ被告人カ法律上有効ニ訴訟行爲ヲ爲シ得ル能力ヲ謂ヒ（刑訴第三六條第三七條民第四三條參照）、當事者能力、刑事上ノ責任能力トハ全然別個ノ概念ニシテ法人及意思能力ヲ有セザル者以外ハ皆コノ訴訟能力ヲ有ス。

第二款 犯罪主體

一、犯罪主體トハ犯罪行爲ヲ爲ス者即チ犯人ヲ謂フ

二、法人ト犯罪主體

(イ) 法人ハ法令ノ規定ニ從ヒ定款又ハ寄附行爲ニ因リテ定マリタル目的ノ範圍内ニ於テ權利ヲ有シ義務ヲ負ヒ（民第四三條）其ノ設立ノ日ヨリ二週間内ニ各事務所ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲スコトヲ要シ（民第四五條）其ノ住所ハ主タル事務所ノ所在地ニ在ルモノトセラレ（民第五〇條）解散シタル法人ハ清算ノ目的ノ範圍内ニ於テハ其ノ清算ノ結了ニ至ルマデ尙存続スルモノト看做サル（民第七三條）。

(ロ) 現行刑罰制裁法令ノ大系ハ法人ノ犯罪行爲能力ヲ否定スルヲ通説トシ判例亦此ノ通説ニ一致スルトコロナリ（昭和一〇、一一、二五大判（泉二、山岡、岡田、牧野）換言スレバ犯罪ノ主體タル適格ナキヲ原則トス。

(i) 法人ノ業務ハ其ノ機關即チ代表者及其ノ他ノ從業者ニヨリテ執行セララルルニ拘ラズ是等ノ者ノ

行爲ヲ以テ法人ノ行爲ト看做スベキ規定ナク從テ是等ノ者ガ法人ノ業務ニ關シ犯罪行爲ヲ爲スモ法人ノ行爲ト看做スベキ根據ナシ。

(ii) 法人ハ財産ヲ所有シ得ルモ生命及身體ヲ有セザルニ拘ラズ死刑又ハ自由刑ニ該ル罪ヲ犯シタル場合ニ之ヲ財産刑ニ換フベキ規定ナシ又財産刑ニ該ル罪ニ付テモ不完納ノ場合ニ何人ヲ勞役場ニ留置スルヤ等ニ關スル規定ヲ設ケザルニ徴シ法人ガ犯罪行爲ヲ爲スコトヲ豫定シタリトハ認め難シ。

(iii) 形式上法人ガ犯罪主體タル場合ニアリテモ特ニ法人ヲ處罰スル規定ノ存セザル限り法人ソノ者ニ對シ刑罰ヲ科スルコト不可能ニシテ、此ノ場合ニハ犯罪行爲實行ノ局ニ當リタル行爲者其ノ者ヲ處罰スルノ外途ナシ(泉二、山岡)。

(iv) 財産犯ニアリテハ法人處罰ノ要アルガ故ニ明治三十三年三月法律第五十二號制定セラレタリ(註)コノ法律ハ屢々他ノ法令ニ準用セラレルヲ以テ特ニ注意スルコトヲ要ス(牛乳營業取締規則、漁業法、清涼飲料水營業取締規則、煙草專賣法、賣藥法、豫約出版法、鑛業法、肥料取締法等)。

註一、法人ハ犯罪能力ヲ有セザルヲ原則トシ、法律ノ明文ヲ以テ特ニ之ヲ犯罪ノ主體ト爲シタル場合ニ限り刑事上ノ責任ヲ負フベキコトハ當院ノ判例トシテ認ムル所ナリ、(昭和一〇、一一、二五大判)而シテ法人處罰ニ關スル法規ヲ按スルニ其ノ規定ノ形式ニ一様ナラズト雖モ法人ニ對シ罰則ヲ適用セル旨ヲ明ニ定

メタル外其ノ處罰ニ關シ被告人タル者ヲ指定シ之ニ依リテ法人處罰ノ趣旨ヲ明ニセリ。翻テ無盡業法ヲ按ズルニ同法ハ前示ノ如キ法人處罰ニ關スル規定ヲ設ケザルノミナラズ云々同法ハ法人ヲ處罰スル趣旨ニ非ズト解スルヲ妥當トス、既ニ法人タル無盡業者ノ犯罪能力ヲ認メザル以上ハ現實法人ノ業務ニ關シ同法第二十三條違反ノ行爲ヲ爲シタル者ヲ實行正犯トシテ處罰スベキモノトス(大正五、一〇、一〇大判)註二、我現行法ノ解釋トシテハ法人ノ犯罪能力ヲ否定スベク、若シ法人ノ機關タル自然人ガ法人ノ名義ニ於テ犯罪行爲ヲ爲ス場合ニ於テハ其ノ自然人ヲ處罰スルヲ以テ正當トス(昭一〇、一一、二五大判)尙滿洲會社法第四七條ヲ參照スベシ。

註三、法人ノ代表者、法人ノ利益ノ爲罪ヲ犯ストキハ其ノ者ニ犯罪ヲ認ムベキモノニシテ之ヲ以テ法人ノ犯罪ト爲スベキモノニアラズ(大正一一、一二、一、大判)貯蓄銀行法第十八條ノ規定ハ自己ノ爲ニスルト他人ノ爲ニスルトヲ問ハズ免許ヲ受ケズシテ貯蓄銀行ヲ營ム事實行爲者ヲ處罰スルモノニシテ營業主タル法人ヲ處罰スルノ趣旨ヲ含蓄スルモノニアラズ(昭和一一、一一、二五大判)。

刑訴第三十六條ハ法ニ明文アル場合ニハ法人ヲ處罰シ得ル旨(當事者能力)ヲ規定セルガ故ニ取締法令ニ所謂「法人ノ代表者ヲ以テ被告人トス」トノ規定ハ之ニ依リ改正セラレタルモノト解スベシ(刑訴第六一九條及昭七、五、二七法決)而シテ此ノ第三六條第一項ノ場合ニ於テ代表者數名アルトキハ(商第六二條ノ二、第一七〇條參照)各自代表ノ權限アルヲ以テ呼出及訊問ハ其ノ一人ニ付爲スヲ以テ足り(刑訴第三六

條第二項民第五三條商第六一、六一ノ二、一七〇條等) 甲ガ法人ヲ代表シテ審理ヲ受ケ裁判言渡前死亡シタルトキハ他ノ代表者ニ對シ審理更新ヲ爲サズシテ刑ノ言渡ヲ爲スコトヲ得ベシ(昭和七、二、一九、法決)又「數名ノ訴訟行爲五ニ抵觸スル場合ニ於テハ例ヘバ一人ガ上訴ヲ拋棄シ一人カ上訴シタルトキハ拋棄ト認ムヘキモノトス(大正二、二、通牒)而シテ法人ガ被告人タルトキニハ起訴狀ニハ法人ノ外其ノ代表者ヲ併記スルヲ可トス(大正一五、三、六、法決)

註四、租稅法規タル關稅法ノ如キハ特ニ法人ニ犯罪能力ヲ認メタルモノニ非ズシテ取締法規タルノ目的ヲ達成スル爲從業者ノ犯罪行爲ニ付其ノ刑罰責任ノミヲ法人ニ科スルコトヲ定メタル例外規定ナリ(明四一、二、七、決議)

註五、法人ニ於テ租稅及葉煙草專賣ニ關シ事犯アリタル場合ニ關スル件

第一條 法人ノ代表者又ハ其ノ雇人其ノ他ノ從業者「法人ノ業務ニ關シ」(昭和一一、七、二五、大判參照) 租稅及葉煙草專賣ニ關スル法規ヲ犯シタル場合ニ於テハ各法規ニ規定シタル罰則ヲ法人ニ適用ス、但シ其ノ罰則ニ於テ罰金、科料以外ノ刑ニ處スベキコトヲ規定シタルトキハ法人ヲ三百圓以下ノ罰金ニ處ス

第二條 法人ヲ處罰スベキ場合ニ於テハ法人ノ代表者ヲ以テ被告人トス

第三款 刑罰主體

一、犯罪主體ト刑罰主體トハ普通ノ場合ニ於テハ同一人ナルモ例外アルコトニ留意セザルベカラズ、之

レ犯罪主體ハ犯罪行爲ヲ爲ス者即チ行爲ノ主體ナルモ刑罰主體ハ刑罰責任ヲ負擔スル者即チ行爲ヨリ生ズル效果ノ主體ニ外ナラザレバナリ。

二、例外ノ場合ヲ列舉セバ大略左ノ如シ

(一) 從業者ノ行爲ニ付營業者又ハ法定代理人ヲ處罰スル場合(註)

註 (イ) 酒造稅法第三二條

(ロ) 取引所法第三二條ノ六(會員又ハ取引員ハ其ノ代理人雇人其ノ他ノ從業者ニシテ其ノ業務ニ關シ第十一條ノ四ノ規定ニ違反シタルトキハ自己ノ指揮ニ出デザルノ故ヲ以テ其ノ處罰ヲ免ルルコトヲ得ズ)

(ハ) 電氣專業法第三七條、漁業法第六四條、瓦斯專業法第二六條、蠶糸業法第四四條

(ニ) 牛乳營業取締規則第二〇條第一項第二項

(ホ) 賣藥法第一八條、度量衡法第一七條、船舶職員法、肥料取締法、家畜市場法等

營業者ガ未成年者又ハ禁治產者ナルトキハ法令ニ依リ之ニ適用スベキ罰則ヲ法定代理人ニ適用ス

(二) 從業者ノ行爲ニ付發行人、編輯人、印刷人等ノ名義人ヲ處罰スル場合

註 新聞紙法第三〇條乃至第四二條但第九條ノトキハ從業者ヲモ處罰ス

出版法第二四條乃至第二八條、陪審法、少年法、少年教護法

(三) 從業者ノ行爲ニ付法人ヲ處罰スル場合

註 明治三三年法律第五二號第一條

(四) 從業者ト營業主トヲ共ニ罰スル場合

從業者ガ違反行爲ヲ爲セバ法人或ハ營業主ヲ罰スルガ通常ナルモ外國爲替管理法重要礦物増産法等ニ於テハ犯則行爲者ヲ罰スルハ勿論業務主體ヲモ罰ス而シテ此ノ場合業務主體ノ犯意ノ有無ヲ問フコトナシ、共犯ノ場合ニハ刑法第六十條ヲ以テ論ズベキモノトス。

註一、外國爲替管理法第六條、法人ノ代表者又ハ法人若ハ法人ノ代理人、使用人、其ノ他ノ從業者ガ其ノ法人又ハ法人ノ業務ニ關シ前條ノ違反行爲ヲ爲シタルトキハ行爲者ヲ罰スルノ外其ノ法人又ハ人ニ對シ亦前條ノ罰金刑ヲ科ス

二、昭和十二年商工省令第一〇號暴利取締令第五條參照

(五) 法人ノ代表者ヲ被告人トスル場合

刑訴第三六條第六一九條ニヨリ法人ガ刑罰主體タルベキモ刑訴實施後施行セラレタル法令ニ於テ法人ノ代表者ヲ被告人ト爲ス旨規定シタルトキハ刑訴第六一九條ニ依ルヲ得ザルモノト解スベシ
(大正一四、三、一八刑事局長回答)

(六) 前記以外ノ者ガ特ニ被告人トナル場合

工場管理人(工場法第一九條)鑛業代理人(鑛業警察規則第五四條)技術管理者(同第八二條)鑛夫勞役

扶助規則、工場勞働者最低年齡法、石炭坑爆發取締規則等

三、法人ト刑罰主體

(一) 法人ハ現行法上犯罪主體タルコトナキモ刑罰主體タルコト屢アリ、而シテ法人ノ刑罰主體タルヲ認メタル法令中實務家ガ屢遭遇スルモノハ曩ニ援用セル明治三十三年法律第五十二號法人ニ於テ租稅及葉煙草專賣ニ關シ事犯アリタル場合ニ關スル件ノ第一條之レナリ(尙道路取締令、牛乳營業取締規則、飲食物用器具取締規則、外國爲替管理法等參照)。

(二) 清算法人モ亦刑罰主體トナル(平井刑總二二七頁同刑訴一四七頁民法第七三條商第八四、一〇五、二三四條刑訴第三一五條第七號第三六五條第一項第二號參照、明四一、三、二大判大正四、四、三〇回答)
(三) 合併其ノ他ノ方法ニヨリ故意ニ法人ヲ消滅セシメタル者ノ處罰ニ付テハ大正四年七月法律第一八號法人ノ役員處罰ニ關スル法律ヲ參看スベシ。

(四) 公法人ハ地方鐵道法第四〇條軌道法第三〇條度量衡法第二一條公益質屋法(註)ノ如キ明文ヲ以テ公法人ニ對スル適用ヲ除外スル場合ハ格別其ノ他ノトキニハ苟モ一般的ニ法人處罰ノ規定アラバ之レヲ處罰シ得ベキモノト解スルヲ可トス(尙船舶安全法、豫約出版法、鐵道營業法參照)。

註 地方鐵道法(第四〇條)免許又ハ認可ヲ受ケズシテ地方鐵道ノ敷設ヲ爲シ運輸ヲ開始シタル罰則ハ公共團體ガ地方鐵道業ヲ營ム場合ニハ之ヲ適用セズ。

註 軌道法(第三〇條)前二條ノ規定ハ公共團體ガ軌道ヲ經營スル場合ニ適用セズ。

註 度量衡法(第二一條)本法中罰則ニ關スル規定ハ公務所ニ之ヲ適用セズ。

四、業務主ヲ刑罰主體トスル場合ノ共犯問題(明四三、七、九法決)。

(一) 業務主ガ法人タルト個人タルトヲ問ハズ從業者ハ罪責ヲ負擔セザルモノト解スベク(明三三年法律第五二號參照)從ツテ從業者ハ共犯トシテモ自ラ罪責ヲ負擔セザルモノト爲スヲ以テ法ノ精神ニ適スルモノト認メザルベカラズ。

(二) 然レドモ法律ハ第三者ニ對シテハ從業者ト營業者ノ間ニ於ケルガ如キ特別ノ關係ヲ認メザルガ故ニ第三者ハ自己ノ行爲ニ付自ラ責任ヲ負擔スベク從ツテ第三者ガ營業主若ハ從業者ノ犯行ニ加功シタルトキハ共犯者トシテノ罪責ヲ免ル、コトヲ得ズ。

法人ヲ處罰シ又ハ從業者ノ犯則行爲ニ付犯意ナキ營業主ヲ處罰スルハ刑法ノ原則ニ對スル例外ナルガ故ニ法令ノ規定ヲ以テ之ヲ明示スルノ要アリ(刑第八條)。

法人ノ業務ニ關スル犯則行爲ニ付其ノ代表者ヲ處罰シ又ハ營業主體ガ心神喪失若ハ未成年者ニシテ法定代理人ガ業務經營ノ任ニ當ル場合ニ於テ罰則ヲ此ノ法定代理人ニ適用スルハ取締法令ニ於ケル當然ノ原則ノ例外ニ屬シ法令ノ規定ヲ要スル事項ナリ(大正一三、二、九大判)。

第四款 被疑者ノ特定

(一) 被疑者適格ノ問題ニ關牽シ被疑者ノ特定ニ付テハ大ニ注意ヲ拂ハザルベカラズ蓋シ公訴ヲ提起スルニハ被告人ヲ指定スルヲ要スルニ拘ラズ實務上ニ於テハ俠客、香具師等、殺傷事件、賭博事件等ニ付偽名、身替等ヲ爲スモノ少カラザルニヨリ此種事案ノ搜查ニ當リテハ本籍照會、刑務所ノ身分帳取寄、指紋照會等ヲ勵行シ尙親兄弟子等ヲ取調べ以テ人違ナキヤ否ヤヲ詳細ニ檢討スルノ念慮ヲ怠ルコトナカルベシ。

(二) 偽名者又ハ人違ノ者ニ對シ起訴ノ手續ヲ採リタル場合之ヲ如何ニ處理スベキヤニ付テハ公訴提起ノ項參照。

第五款 人 違 論

第一、搜查中ニ被疑者ノ人違ナル事判明シ未ダ犯罪事件簿ニ被疑者トシテ登載前ナラバ其ノ儘ト爲シ記入後ナラバ罪トナラズトシテ其ノ被疑者ヲ不起訴處分ニ付シ更ニ眞犯人ニ對シテ搜查ヲ續行スベク。

第二、起訴後ニシテ

A 略式命令 (イ)送達前ナルトキハ通常ノ規定ニ從ヒ公判ヲ開キ相當ノ裁判ヲ爲スヲ要シ (ロ)送達後ニ係リ被偽名者ヨリ正式裁判ノ申立アラバ速ニ無罪ヲ言渡シ眞犯人ニ對シテハ更ニ起訴スベシ(昭和五、七、五、局長通牒)又 (ハ)略式命令ガ同名異人へ誤リ送達セラレタルニ過ギザル場合ニハ改メテ本人へ之ガ送達ヲ爲セバ足ル。

B 裁判言渡前ナルトキハ

五四

- (イ) 偽犯人ニ對スル審理ヲ止メ眞犯人ヲ呼出シ審理ヲ進ムベク。
- (ロ) 甲ヲ乙ト指定シテ起訴手續ヲ採リ身柄拘束中ナラバ乙事甲トシテ其ノ儘裁判ノ言渡ヲ爲スヲ得ベシ。

C 通常裁判ノ言渡後確定前ナルトキハ檢事ヨリ上訴スベク。

「甲ニ對スル起訴ナルモ乙ガ甲ナリト詐稱シテ出廷シ判決ノ言渡アリタル以上甲ハ審問ヲ受ケズ且判決ノ告知モナキニヨリ甲ニ對シ判決ノ效ナク別ニ審判ヲ受クベキ事案トシテ裁判所ニ繫屬スルモ其ノト解スベク而モ乙ニ對シテハ判決ノ否定セラレザル限り依然其ノ效アリ同人ヘハ公訴棄却ヲ言渡スベキモノトス。」(關東高等法院昭和六、六、一〇、判決牧野一六九頁以下、板倉一七九頁參照)。

D 裁判確定後ナルトキハ再審ノ請求ヲ爲スヲ要ス(第四八五條)。

第三、被告人ガ虛無人名義ヲ使用シテ偽名シタルニ止マルトキハ判決又ハ略式命令ノ原本ニ被告人甲トアルモ右ハ乙ガ偽名シタルモノナル旨附記シ、尙市町村役場ニ對シテハ既決犯罪通知ヲ發スルコトヲ要ス。

第五節 犯罪報告

第一款 序 說

司法警察ノ職ニ在ル者ハ、一般的ニ檢事ノ指揮命令ニ從ヒ捜査ノ事ニ膺ルベク(規第一九條)、其ノ目的

ヲ達スル爲司法警察官ハ檢事ヨリ別段ノ命令アリタル場合ノ外直ニ捜査ニ著手スベク(規第五〇條)、司法警察吏ハ豫メ特命アリタル場合以外ハ犯罪アリト思料スルトキハ、司法警察官ニ報告シテ其ノ指揮ヲ請ヒ以テ捜査ヲ爲スベキモノナリ(規第二七條)。茲ニ於テカ犯罪報告ニ敏速ニシテ精確ナルヲ要シ、其ノ使命ヤ重大ナルト謂フベシ。

第二款 司法警察官ノ犯罪報告

第一、通常即時報告

A 指定即時報告事件

一、司法警察官及其ノ職務ヲ行フ者ハ、殺人放火等死刑又ハ無期徒刑ニ該ル罪、衆議院府縣會等ノ議員ノ禁錮以上ノ刑ニ該ル罪其ノ他規範第三十一條及大阪細則第一一條又ハ長崎細則第八條所定ノ如キ犯罪アリト思料スルトキハ、之ヲ檢事正及所轄檢事ニ速報スベシ。

二、一ニ掲グル犯罪ニ付告訴又ハ告發アリタルトキハ、犯罪アリト思料スルト否トニ拘ラズ同様速報スベシ。

B 即時報告ノ方法

A項ノ報告ハ、事態ノ緩急ニ依リ電信、電話、書面其ノ他便宜ノ方法ヲ以テ之ヲ爲シ、機宜ヲ失ハザルコトニ注意スベシ(長崎細則第九條)。

C 即時報告事項(同細則第一〇條)

所定ノ報告ヲ爲シタル後、被疑者ノ發見其ノ他報告事項ニ變更ヲ生ジタルトキハ其ノ都度速ニ之ヲ追報シ(細則第一一條)、尙搜查經過報告ノ要アルコトアリ(細則第一三條)。

第二、犯罪發生ノ豫測報告

一定ノ事犯ハ未ダ其ノ成立ヲ確認スル程度ニ至ラザル場合ト雖モ、發生ヲ豫測シ得ベキ事情アルトキハ速報スベシ(細則第一二條)。

第三、捜査著手前報告

捜査ノ著手ニ因リ財界其ノ他ニ重大ナル影響ヲ及ボス虞アル事件ニ付テハ、著手前豫メ檢事正又ハ所轄檢事ニ報告シテ其ノ指揮ヲ請フベシ、但シ急速ヲ要スル處分ハ之ヲ爲シタル上速報スル要アリ(細則第一四條)。

第四、新聞紙等ニ一定事犯ニ關スル記事ノ掲載アリタルトキハ便宜ノ方法ニ依リ其ノ事實調査報告ヲ爲スベシ(細則第一五條)。

第五、他府縣ノ主要犯人發見報告(細則第一六條)。

第六、被拘禁者等ノ逃走、死亡等即時報告(細則第一七條)。

第七、變死體發見報告(同細則一八條刑訴第一八二條規第四七條大阪細則第一八條京都細則第二二條)及

檢視、檢證報告(長崎細則第一九條)

第三款 司法警察吏ノ犯罪報告

第一、報告書ノ種類

規範第二七條ヨリ觀察シテ二種ニ大別スルコトヲ得ベシ、即チ

一、司法警察吏カ犯罪アリト思料スルトキ

此ノ折ニハ即時ニ報告書ヲ作成スベシ(文例省略)

二、特定事件ニ付豫メ捜査ノ命令アリタルトキ

此ノ際ニハ必要ナル捜査ヲ遂行シ、遲滯ナク捜査ノ端緒及經路ヲ詳記シタル報告書ヲ作成シ、檢舉ノ顛末ヲ明ニスベキモノトス(細則第二一條文例省略、安井檢事作成ノ文例參照)。尙犯罪表ヲ添付スルヲ便宜トスル場合アルコトニモ留意スベシ。

第二、報告書作成上ノ注意事項

イ、犯罪發覺ノ經路ヲアリノ儘明確ニ記載スベシ、尤モ規範第四〇條ノ規定ニ注意スルヲ要ス。

ロ、共同捜査ニ關與セザル司法警察吏ノ氏名ヲ連記スベカラズ。

ハ、日附ヲ遡ラシメテ作成スルガ如キコトアルベカラズ。

ニ、重要ナル點ニツキ誤記、挿入、訂正等ヲ爲スコト勿レ。斯カル場合ニハ其ノ頁ヲ全部書キ改メ置

クヲ可トス。

五八

第四款 檢事ノ犯罪報告

犯罪事件ニ付テハ (イ)處分前請訓スベキモノ (ロ)監督官ニ報告スベキモノ (ハ)他ノ官廳ニ通報スベキモノ等アリテ之ニ關スル令達ハ其ノ數頗ル多シ。今左ニ略記スルニ止メム。

A 報告事件

- 第一、重大又ハ特別ノ犯罪ニシテ公衆ノ耳目ヲ惹クベキ事件(昭和八、四、二〇次官演述參照)及内
外交渉事件並司法政務ニ關スル別段緊要ナル事件(明治二五、九、五、大臣訓令)
- 第二、一般報告事件(明治四五、三、四、次官通牒大正一四、五、二五大臣訓令局長通牒)
- 第三、特種事犯(昭和二、八、一三司法大臣訓令及昭和五、四、二四、同七、二、二六、同七、
八、二局長通牒)不敬犯罪報告(昭和七、八、二局長通牒)
- 第四、學位ヲ有スル者ニ關スル犯罪
- 第五、特種ノ身分アル者ニ對スル強制處分ニ依ル勾留處分請求
- 第六、正當防衛等ノ理由ニ因リ不起訴處分ニ附セラレタル事件
- 第七、同盟罷業ニ關スル犯罪處分方稟議
- 第八、金融機關又ハ其ノ關係者ニ關スル刑事事件ニシテ一般金融界ニ影響ヲ與フルモノト豫見セラ
ルルモノニ付テハ、捜査著手前事情ヲ具シ檢事長ニ報告シ其ノ指揮ヲ受クベシ

第九、外國爲替管理法違反事件

- 第一〇、阿片、麻藥ニ關スル犯罪事件
- 第一一、出版法、新聞紙法中ノ犯罪煽動等ノ犯罪
- 第一二、法律事務取扱ノ取締ニ關スル法律違反事件
- 第一三、人權問題ニ關スル事件
- 第一四、不穩文書臨時取締法違反事件
- 第一五、各種ノ選舉違反事件
- 第一六、陸軍刑法第九九條海軍刑法第一〇〇條ノ罪、(昭和一二、一二、一〇通牒)刑法外患罪
- 第一七、新聞紙法第二七條第四〇條ノ罪(昭和一二、一二、一三外務省令第二一號參照)
- 第一八、軍機保護法違反ノ罪
- 第一九、外國艦船乗組員ノ逮捕留置ニ關スル報告(明治三二年法律第六八號第一一條)
- 第二〇、出版法第二一條第二八條
- 第二一、事變ニ際シ應召シタル者ニ對スル取扱方報告(昭和一二、九、一總長訓令)
- 第二二、内亂罪

五九

B 報告手續

六〇

- 一、裁判所及検事局事務章程第二條乃至第四條
- 二、明治四五、四、六、同年五、二九、大正一三、七、一六、昭和六、四、二七各通牒
- 三、大正一四、七、二九、同年一〇、二七、昭和四、一、一七、同五、四、二七刑事局長通牒等

第六節 新聞記事ノ差止

- 一、地方裁判所検事正(大正八、七、一九局長通牒)ハ、新聞紙法第十九條ノ規定ニ依リ捜査又ハ豫審中ノ被疑事件又ハ被告事件ニ關スル事項ノ掲載ヲ差止ムルコトヲ得ベク、管轄區域外ノ新聞紙ニ對シテハ差止ノ囑託ヲ爲スモノニシテ、司法警察官ニ於テ其ノ必要アリト思料スルトキハ、速ニ其ノ事情ヲ具シ檢事ニ申報スベキモノトス(規範第六三條參照)。
- 二、茲ニ所謂新聞紙中ニハ、通常ノ新聞紙ハ勿論普通ノ月刊雜誌ノ如ク一定ノ題號ヲ用キ時期ヲ定メ又ハ六箇月以内ノ期間ニ於テ時期ヲ定メズシテ發行スル著作物ヲモ包含スル點ニ留意スルヲ要ス。
- 三、右ノ差止命令ハ新聞紙ノ印刷ニ著手シ又ハ印刷ヲ了シタル後ニ於テモ發行ノ手續ヲ爲サル間ハ、何時ニテモ之ヲ行フコトヲ得ルコトハ法文上固ヨリ疑ナシ。
- 四、犯罪ノ捜査ヲ爲スニ當リ事態特ニ重大ニシテ而カモ捜査上困難ナル事情存スルカ又ハ其ノ關聯スル所ノ範圍廣汎ニ互ルモノアルカ其ノ他極秘裡ニ捜査ヲ遂行スベキ特種ノ事情等アリテ若モ捜査ノ狀況ヲ他

- ニ覺知セラレナバ到底其ノ目的ヲ達成シ難キ場合ニ在リテハ新聞紙ニ其ノ記事ノ掲載ヲ差止ムルモ亦已ムコトヲ得ザル所ナレドモ餘リニ犯人ノ逮捕又ハ證據ノ蒐集ヲ急グノ念ニ驅ラレテ容易ク之ガ掲載ヲ差止ムルコトアリテハ出版ノ自由ヲ阻害スルノ結果ヲ招來スルノ嫌アルノミナラズ物議ヲ起ス虞アルガ故ニ克ク此等ノ結果ニ付テモ考慮ヲ廻ラシ萬已ムコトヲ得ザル場合ノ外差止命令ヲ發スベカラザルヤ言フ俟タザルナリ、而モ已ムヲ得ザルニ出デタル其差止ト雖モ時期範圍(地域)等ニ格段ノ考慮ヲ拂ヒ捜査又ハ豫審ノ妨害ト爲ラザル限り可成之レヲ限局シ、當業者ヲシテ其ノ業務上支障ヲ來タサシメザル様注意シ、尙差止處分ヲ繼續スル必要ナシト認メタルトキハ、速ニ其ノ解除ヲ通告スベキモノトス。
- 五、若シ捜査ノ必要上差止命令ヲ發スル場合ニ於テハ該命令ニ掲載方差止ムベキ事項ヲ適確ニ掲ゲ其ノ間一些ノ疑義ヲ挾ムノ餘地ナカラシメザルベカラズ。
 - 六、其ノ具體的方法ニ付テハ新聞記事掲載差止手續(明治四二、五、六、同六、二五大臣訓令)先例等數多アレドモ、茲ニ詳述スルコトヲ避ケタリ、宜シク先例ニ鑑ミ司法警察官ト十分ナル連絡ヲ採リ以テ苟モ發行シタル以上ハ最モ敏速周密ニ事ヲ運ビ遺算ナキヲ期スベキモノトス。尤モ可成差止命令書ノ交付セラル、以前、便宜迅速ナル方法ニ依リ第一版印刷著手前ト認ムベキ時期ニ於テ豫メ差止ノ命令アルベキ旨ヲ其ノ發行人又ハ其ノ代理人ニ通知スベキモノトス。
 - 七、官報ニ登載シタルモノヲ抄録掲載スルコトハ差支ヘナキ義ニ付、其ノ内容ガ掲載禁止事項ニ係ルトキ

ト雖モ差止違反罪ヲ構成セズ(大正一〇、一一、二二局長通牒)。

八、判決理由ノ公開ト新聞紙ニ之ヲ掲載スルコト、ハ、理論上全然別個ノ問題ナルニヨリ、右理由書ヲ掲載スレバ罪ト爲ル。

九、差止ノ實例

イ、関元植殺害事件

ロ、難波大助事件

一〇、放送用私設無線電話放送ノ差止ニ付テモ、夫々關係官廳ト連絡ヲ採リ其ノ目的ノ達成ニ遺憾ナキコトヲ期スヲ要ス(大正一四、四、六、昭和九、九、一八、同九、一〇、五局長通牒)。

一一、新聞紙法第二七條第四〇條昭和一一、七、三一陸軍省令第二四號昭和一二、八、一六海軍省令第二二號參照。

一二、新聞記事差止命令ノ報告ヲ爲ストキ、ハ其ノ事案ノ内容ヲモ併セテ報告スベシ、他廳ニ差止ニ關スル囑託ヲ爲シタルトキハ其ノ囑託ヲ爲シタル廳ヨリ右命令ノ發布及其ノ解除ノ旨ノ報告ヲ爲スヲ以テ足ル。

第二章 捜査機關

第一節 檢 事

第二、檢 事

一、檢事ハ公訴權ノ行使ニ關スル事務ヲ司ル國家ノ機關ニシテ唐ノ御史臺、王朝時代ノ彈正臺、フンラスノ古制ノ國王ノ代官ニ類ス。

二、司法大臣ハ各檢事局ヲ監督ス(構第一三五條司法省官制第一條)ルモ起訴權ナシ(板倉)。

三、檢事ハ捜査機關ノ中樞ニシテ捜査ノ籌策ハ一ニ其ノ指揮ニ出デザルベカラザルヲ以テ平素時勢ノ趨向ト地方ノ習俗トニ留意シテ其ノ調査ヲ遂ゲ、事アルニ臨ミテハ克ク捜査ノ主動者トナリ司法警察ノ職ニ在ル者ヲ指揮シテ其ノ職任ヲ完フスルコトニ付遺漏ナキヲ期セザルベカラズ。而シテ捜査ノ實績ヲ擧ゲント欲セバ必ズ司法警察ニ從事スル官吏ヲシテ其ノ事務ニ習熟セシムルヲ要スルガ故ニ一層其ノ教養訓練ニ力ヲ用キザルベカラザルコト多言ヲ待タザルトコロナリ、故ニ司法警察官吏ヲ懇切ニ指導シ捜査ニ付模範ヲ示スノ覺悟ナカルベカラズ又所謂出張檢事、囑託檢事、中止檢事、移送檢事ノ異名ヲ取ルコト勿レ。

四、抑々檢察事務ハ既發ノ犯罪ヲ鎮壓スルト共ニ兇害ヲ未然ニ防遏シ以テ公安秩序ヲ維持スルニ付直接關係ヲ有スル重要ナル事務ナルノミナラズ一タビ執務ノ方法ヲ謬ルトキハ人權蹂躪ノ結果ヲ來スベキヲ以テ高等ノ學識ヲ有シ司法事務ニ經驗アル者ヲ選ビテ其ノ事ニ從ハシムルコト必須ナリ。

五、檢事ノ職務左ノ如シ(構第六條)

(一) 犯罪ノ捜査(刑訴第二四六條)

犯罪ノ捜査ハ檢事ノ至高ノ職務ナリ、故ニ此ノ職ニ在ル者ハ大事ニ疎ニシテ小事ニ密ナランヨリハ
事口小事ニ寛ニシテ大事ニ嚴ナルヲ以テ方針ト爲スベシ。

(二) 公訴ノ提起(第二七八條第五二三條)不起訴(第二七九條)

(三) 公訴事實ノ陳述(第三四五條)

公訴事實ノ陳述ハ起訴狀ニ依ルヲ常トスルモ控訴審ニ於テ第一審判決ニ基キ陳述スルモ不可ナシ
(註)、而シテ被告人ガ何時何處ニテ云々シタル事實ニ付御審理ヲ願ヒマスト附加スルヲ例トス、即
決處分ニ對スル正式裁判ニヨリ審判スル場合ニ於テモ即決言渡ノ犯罪事實ノ要旨ヲ陳述スルヲ要ス
檢事ノ起訴ナキ故ヲ以テ之ヲ省略スベキニアラズ。

註 第三四五條ニハ檢事ハ被告事件ノ要旨ヲ陳述云々トアリテ其ノ陳述ニ基ク書類ヲ限定セザルガ故ニ苟モ

起訴ノ範圍ヲ知り得ル程度ナラバ必ラズ公判請求書ニ基クニアラザレバ其ノ陳述ハ不合法ナリト謂フベ

キニ非ズ、普通ハ起訴ノ範圍ヲ知ルニ最モ管捷便宜ナリトシテ檢事ハ公判請求書又ハ豫審終結決定書ニ基

キ陳述スルヲ例トスレドモ控訴審ニ於テハ第一審判決ガ寧ロ一層明確ニシテ適切ナルコトアルヲ以テ起訴

範圍ヲ脱セザル以上ハ之ニ基キ陳述スルモ何等不當ノ點ナシ(昭和一二、三、八、大判)

註 選舉事件ノ立會

議員選舉ニ關スル訴訟事件ハ公益上關係ヲ有スルコト尠カラズ故ニ檢事ハ必ズ該訴訟事件ノ口頭辯論ニハ
立會ヲ爲スベキモノトス(明治二五、五、一〇、司法大臣訓令大正四、五、八、局長通牒)

(四) 論告(第三四九條陪審法第七六條第九六條)

A 檢事ノ公判ニ於テ意見ヲ陳述スルハ、事案ヲ録分縷析シテ其ノ真相ヲ審辨シ法律ノ正當ナル適
用ヲ求ムルヲ本旨トス、故ニ其ノ論旨ハ公正其ノ言語ハ穩健其ノ態度ハ莊重ナルベシ、被告人ヲ
侮蔑シ又ハ之ヲ憎惡スルガ如キ言動ハ斷ジテ之ヲ避ケ又其ノ意見ヲ述ブルニ當リテハ銜氣ヲ弄ス
ルコトナク情理ヲ盡シテ懇ニ事實ヲ審明シ被告人ニ對シテハ公益ノ爲糺彈スルノ已ムヲ得ザル所
以ヲ了解セシメザルベカラズ。而シテ論旨ハ簡潔ニシテ要ヲ得ムコトヲ勉ムベク冗漫ノ辯ヲ慎ム
ト同時ニ簡約ニ失シ其ノ意ノ存スル所ヲ盡サザルガ如キコトナキヲ要ス、從テ單純ニシテ辯明ヲ
要セザル事項ニ關シテハ斷案ノミヲ述ブルヲ以テ足ルト雖モ疑義ノ存スルモノニ關シテハ其ノ理
由ヲ詳述シテ以テ其ノ趣旨ノ透徹ヲ期セザルベカラズ。

B 有罪ノ論告ハイ事實論(口)法律論(ハ)情狀論(被告人ノ利益トナル點ヲモ必ズ陳述スベキモノトス)
(ニ)求刑トナル。何人ヲ對照トシテ論告スベキカニ付テハ樞田提要一四五頁參照

註 刑名刑期ハ勿論未決勾留ノ算入ニ關シテモ亦意見ヲ述ブル必要アリ。

當選無効附帶訴訟事件繫屬中衆議院解散セバ議員ハ其ノ資格ヲ當然喪失シ被告ニ對スル訴權ハ實體的ニ

消滅スベキニヨリ第三三三條ノ法意ニ依據シ檢事ハ附帶訴訟ノ請求ハ之ヲ棄却ストノ判決ヲ求ムベキモノトス此ノ點ニ關シ昭和一二、七、九次判ヲ參照スベシ。

C
(イ) 刑事裁判ハ窮極スルところ最モ適切ナル刑ヲ量定スルニ歸著シ一ハ以テ犯罪者ノ自肅ニ資シ教化矯正ノ機會ヲ與ヘ他ハ一般社會ヲ警戒スルニ足ルノ效果アラシメザルベカラザルコトハ今更論ヲ俟タザル所ナリ(昭和一二、六、九、次官注意事項)。

(ロ) (i) 求刑ニ關シテハ犯罪責任ト刑罰ノ一般豫防及特別豫防ノ目的トノ兩方面ヨリ考察シテ其ノ權衡宜シキヲ得シメザルベカラズ。

(ii) 有産階級ノ者ト無産階級ノ者トノ間ニ求刑上所遇ヲ異ニスベカラズ。

(iii) 老人、青年、婦人ノ罪ヲ斷ジ之ニ刑罰ヲ科スルニ當リテハ事情ノ許ス限リ寛大ノ處置ニ出ズルヲ可トス。

(iv) 死刑ハ萬已ムヲ得ザル場合ノ外ハ之ヲ科セザルコト同時ニ必要アル場合ニ於テハ斷乎トシテ之ヲ科スルコトヲ辭スベカラズ。

(v) 財産ニ關スル犯罪ト人ノ生命身體ニ對スル犯罪及放火其ノ他公共ノ危險ヲ生ゼシムル重大ナル犯罪トハ嚴ニ之ヲ區別シ、後者ハ其ノ犯罪ノ性質上國家ノ安寧秩序ニ重大ナル關係ヲ有スルヲ以テ勢ヒ一般豫防ノ點ニ重キヲ置カザルベカラズ、近來此ノ種ノ犯罪ニ

對シ動モスレバ科刑輕キニ失スルノ非難アルハ最モ遺憾トスルところナリトス。

(ハ) 求刑ハ刑事判決ノ主文ト同趣旨ノモノナレバ簡短ニシテ明瞭、理解シ易ク表現スル爲直接話法ヲ採用スベキモノトス(司法資料第二三〇號獨逸刑事判決ノ作成參照)。尙刑ノ量定ニ付テハ同資料一四二頁乃至一五二頁及同資料第一三七第二三四號、一三八號思想研究資料第六〇號一三六頁以下刑訴第二七九條滿洲刑法第五五條法律新聞昭和一二、八、三〇發行芥判事ノ論說ヲ熟讀スルヲ可トス。

(ニ) 刑事裁判ニ於テハ裁判官ハ刑ノ量定ニ於テ又執行猶豫ノ許否ニ付夙ニ頗ル廣範圍ノ裁量ノ權限ヲ有ス、其ノ量定ノ適正ヲ得ルヤ否ヤハ直ニ一國刑政ノ弛張ニ關ス抑モ刑政ノ目的ハ社會ノ秩序ヲ維持スルニ在リ而カモ社會ノ秩序ハ國民ノ理性ヲ基調トシテ成立ス故ヲ以テ刑ノ量定ハ寬嚴何レニモセヨ其ノ國民ノ理性ニ應ズル場合ニ於テ效果最モ大ナルハ蓋シ當然ノ事ナリ、量刑一タビ此標準ヲ離ルルトキハ輕キハ悔ヲ招キ重キハ怨嗟ノ聲ト爲ルベク共ニ社會ノ秩序ヲ維持スル所以ニ非ズ、故ニ裁判官タルモノハ能ク時代精神ノ趨向ヲ察シ國民理性ノ指示スルところヲ感得シテ穩健妥當ナル判斷ヲ下シ適正ナル量定ヲ爲サザルベカラズ尤モ時代精神ト云ヒ國民ノ理性ト云フモ敢テ之ヲ外ニ求ムベキニ非ズ裁判官自身ガ體得涵養セル徳性ノ發露シテ自ラ之ニ感通スルモノナラザルベカラズ、裁判官ガ法ノ理念ノ外ニ徳性ノ修養

ヲ必要トスル所以ハ實ニ茲ニ存ス。

註 法廷ニ於ケル檢事ノ態度竝檢事ノ論告(櫻田刑訴訟二四六頁)

一、法廷ノ出入ニハ必ズ判事ヲ先ニシ檢事ハ官等高シト雖モ後ヨリ入廷スベシ

二、論告ノ對象

A 陪審事件ノ第一次論告ニハ第一ニ陪審員ヲ對象トシ第二ニ裁判所第三ニ被告人、辯護人

第二次ニハ第一裁判所第二被告人竝ニ辯護人ヲ對照トスルモノトス。

B 普通事件ニハ第一裁判所第二被告人竝ニ辯護人ヲ對照トスルモノトス。

(五) 受命判事ノ取調立會(第三五一條)

(六) 證據調ノ申請ニ對スル意見ノ開陳

簡明ニ其ノ取調ノ要否及其ノ事由ヲ述べ不深切ナル言動ハ之ヲ避ケザルベカラズ

(七) 上訴ノ申立(第三七六條)

(イ) 檢事控訴ハ最モ慎重ニ考究スベキモノトス、特ニ刑期及執行猶豫ノ點ニ付テハ其ノ極メテ不當ト認ムルモノニ限リ之ガ申立ヲ爲スベシ。

(ロ) 檢事上告ニ付テハ已ムヲ得ザル場合ノ外必ズ豫メ事案ノ内容上告ノ理由ヲ具シ大審院檢事局ニ協議スベキモノトス。

(八) 公訴ノ取消

非常上告ノ申立(第五一六條)

再審ノ請求(第四九二條第一項第一號)

告訴人ノ指定(第二六三條)

令狀ノ執行指揮(第一〇〇條)

裁判ノ執行指揮(第五三五條以下)

各種ノ請求權(第七條第九條第三〇三條第三二四條等)

勾引ノ囑託(第九四條第九八條)

私訴ニ關スル權限(第五八八條)

執行猶豫取消請求(第三七四條)刑ヲ定ムル請求(第三七五條)

豫審終決ニ付意見書(第三〇六條)

外國艦船乗組員ノ逮捕留置ニ關スル援助(明治三二年法律第六八號)

刑務所巡視(昭和一〇、五、一〇總長訓令大審院檢事刑務所巡視要目)

公訴附帶ノ當選無效訴訟提起(選第八四條第二項第一三六條)

(三) 選舉訴訟ノ立會(選第八五條府縣制第三四條ノ二)

- (三) 民事訴訟ノ當事者トナルコト(人訴第二條第二六條選第八三條第二項構第一四二條明治二五年勅令第六號同年司法省令第五號)
 - (四) 禁治産等ノ申立(民第七條第一三條)不在者ノ財産管理ニ關與(民第二五條以下)會社解散命令ノ請求(商第四七條第四八條)尙破産法第一四四條第一四九條第一五一條參照
 - (五) 非訴第一五條(立會)等
 - (六) 人訴第五條(立會)第二六條第三九條第五九條)
 - (七) 恩赦申立(恩赦令第一三條第一五條)
 - (八) 司法官吏ヨリ巡查、兵員、要求使用手續(明治十四年大政官達)
- 六、裁判所及檢事局事務章程(大正二、六、一二大臣訓令抜粹)

第三章 檢事局

第二十條 檢事局ニ檢事數名アルトキハ檢事局ノ長ハ其ノ分任ヲ定ムヘシ但シ區裁判所檢事ノ分任ハ檢事正之ヲ定ム

重要ナル事件ハ檢事局ノ長自ラ之ヲ取扱フヘシ

第二十一條 檢事局長ノ差支アルトキハ其ノ局ノ次席檢事又ハ其ノ局ノ長ヨリ指名シタル檢事之ヲ代理ス

第二十二條 控訴院檢事局ノ檢事差支アルトキハ檢事長ハ其ノ局所在ノ下級裁判所檢事局ノ檢事ヲシテ隨時其ノ事務ヲ取扱ハシムルコトヲ得

第二十三條 區裁判所檢事局ノ檢事ニ差支アルトキハ檢事正ハ其ノ局所在ノ區裁判所檢事局ノ檢事ヲシテ隨時其ノ事務ヲ取扱ハシムルコトヲ得

第二十四條 區裁判所檢事局ノ檢事ニ差支アルトキハ檢事正ハ其ノ區裁判所所在地ノ警察官、憲兵將校、下士又ハ林務官ヲシテ檢事ノ事務ヲ取扱ハシムヘシ

第二十五條 檢事其ノ裁判所所在地外ニ臨檢セントスルトキハ直近監督上官ニ其ノ旨ヲ報告スヘシ

第二十六條 檢事犯罪捜査ノ爲其ノ管轄區域外ニ出張セントスルトキハ左ノ例ニ依リ認可ヲ受クヘシ

一 控訴院ノ檢事ハ司法大臣ノ認可

二 地方裁判所ノ檢事ハ其ノ出張スヘキ地カ所轄控訴院管轄區域内ナルトキハ檢事長、所轄控訴院管轄區域外ナルトキハ司法大臣ノ認可

三 區裁判所ノ檢事ハ其ノ出張スヘキ地カ所轄地方裁判所管轄區域内ナルトキハ檢事正、所轄控訴院管轄區域内ナルトキハ檢事長、所轄控訴院管轄區域外ナルトキハ司法大臣ノ認可

緊急ヲ要スルトキハ出張シタル後前項ノ例ニ從ヒ其ノ旨ヲ報告スヘシ

第二章 檢事局

第二十四條 檢事局ニ檢事數名アルトキハ檢事局ノ長ハ其ノ分任ヲ定ム可シ但シ區裁判所檢事ノ分任ハ檢事正之ヲ定ム

重要ナル事件ハ檢事局ノ長自ラ之ヲ取扱フ可シ

第二十五條 左ニ記載スル書類ノ原本及正本ニハ檢事局ノ長署名捺印スルヲ要ス

一、 上訴再審ニ關スル書類

一、 特赦ノ上申

一、 檢事ノ處分ニ對スル抗告判定書

一、 監督上官ニ差出スベキ書類

一、 中央官廳及地方廳トノ往復書類

此ノ他重要ナル書類ニハ檢事局ノ長署名捺印スベシ

第二、 檢事代理

イ、 司法官試補ハ檢事局ニ於テ檢事代理トシテ區裁判所檢事ノ實務ニ從事スル外一般檢察事務、 行刑事務、 司法警察事務並ニ司法行政ニ關スル事務ノ概略ヲ修得スルヲ要ス之ガ修習ヲ爲スニ當リテハ常に關係法規及訓令。 通牒等ニ留意シ執務ノ根據ヲ理解スルコトヲ心懸クベキモノトス。

ロ、 檢事代理法廷制服ノ件(明治二四、 三、 一二大臣内訓)。 判事檢事及裁判所書記及執達吏ノ制服ニ關

スル明治二三、 一〇、 一二三勅令第二六〇號參照

第三、 檢事々務取扱

八第二四八條所定ノ警察官憲兵將校准士官下士ノミカ裁判所構成法第十八條第二項ニ該當シ爾餘ノ司法警察官及司法警察官ノ職務ヲ行フ者ノ如キハ之ヲ除外セリ從テ同法第二五〇條第二五一條ニ基キ發セラレタル大正十二年勅令第五二八號ノ司法警察官又ハ司法警察官ノ職務ヲ行フ者ハ各其ノ資格ニ於テ各其ノ特定セル事犯ニ付捜査ヲ爲シ得ルニ止マリ裁判所構成法第十八條第二項ノ檢事事務ヲ取扱ヒ得ベキ權能六ヲ有スルモノニ非ズサレバ檢事局勤務書記ハ檢事事務ヲ取扱ヒ得ザルモノト解ス只林務官ニ付テハ裁判所構成法第十八條第二項ニ特ニ明文ノ許容セルモノアルヲ以テ其ノ主管ニ關スル犯罪ニ限り檢事事務ヲ取扱ヒ得ルモノト解スルヲ相當トス(昭和一一、 五、 一八法決、 尙同一一六、 二〇、 大判參照)。

第二節 司法警察ノ職ニ在ル者

一、 司法警察官吏及司法警察官吏ノ職務ヲ行フ者ヲ併セテ「司法警察ノ職ニ在ル者」ト稱ス(規範、 備考)。
二、 地方長官ハ檢事ノ輔佐トシテ犯罪ノ捜査ヲ行フ者ニアラズ、 全ク獨立シテ捜査權ヲ行使シ得レドモ地方裁判所檢事ノ上官タル檢事正檢事長、 檢事總長ノ指揮命令ニ從ハザルベカラズ(刑訴第二四七條構成法八四條第一項)。

三、 地方長官ヲ初メトシ各府縣警察部長、 警視廳官房主事、 警務部長、 刑事部長、 保安部長ハ司法警察官

- 三タリ(大正六、三、一、同一〇、七、七、内務次官回答)。
- 四、司法警察官吏訓練規定ニ依ル教養訓練ハ昭和十一年八月ヨリ實施セラレ檢事ノ努力ト裁判所ノ援助トニ依リ相當ノ好成績ヲ收メ得タリ。本施設ハ一朝一夕ニシテ所期ノ目的ヲ達成スルコト困難ナルモ司法警察官吏ノ人格ノ向上竝ニ搜查實務ノ習熟ニ資スルコトコト尠カラズ延ヒテハ所謂人權蹂躪ノ非難ノ如キ一モ之ヲ一掃シ又裁判檢察事務ヲ適正敏速ニ進行セシメ得ルコト、ナルベシ故ニ實務家ハ益々之ニ力ヲ盡ササルベカラズ、尙司法省分課規程第一四條第六號參照。
- 五、檢事直屬ノ司法警察官吏設置論アリシモ(司法研究中司法警察制度一七一頁以下報告書二十一號四)目下フトコ熱意ナシ、又司法警察官吏優遇制度樹立必要論アリ。
- 六、實害ノ發生ヲ未然ニ防止スルハ行政警察ノ任務ニシテ既ニ發生シタル實害ヲ搜查シ處罰ヲ求ムルハ司法警察ノ範圍タリ(高井)。
- 七、第二四七條乃至第二五二條規程第一九條第二二四條第二六條第二八條大正九年勅令第三六九號大正一二、一二、二八勅令第五二八號大正五年勅令第一九六號憲兵令第一條乃至第三條構第八四條參照。
- 八、町村長ハ司法警察事務ヲ處理スルコトヲ得ズ(大正九年法決)故ニ戶籍照會ヲ爲スニ當リ搜查囑託書ノ形式ニ依ルハ不可ナリ。
- 九、司法警察ノ事務上巡查ヲシテ警部ノ代理ヲ爲サシムルコトヲ得(明治一四、一〇、一〇司法省布達第五

- 號同日司法省達内第一三號大正一一、一〇、二〇通牒昭和一二、五、二八法決通牒)ルモノナルヲ以テ刑訴第一二三條ニ依リ檢事ノ命令シタル勾引狀ヲ警部ノ代理トシテ發シ得ルモ、コノ代理ハ眞ニ止ムヲ得ザル場合ニ限ルベキモノトス(大正一二、三、四、一七回答)。
- 一〇、司法警察吏ガ搜查權ヲ有スル場合(規程第二六條第二七條)
 - 巡查ハ獨立シテ犯罪ヲ取調ブル權限ヲ有セズ(刑訴第二四九條)。
 - 一一、裁判所又ハ豫審判事ノ命令狀ニヨリ起訴後司法警察官ガ押收等ヲ爲スハ搜查ニアラズ、裁判所ノ事務履行ナリ(刑訴第一五〇條第一六九條規第五七條第五八條)。
 - 一二、「人權蹂躪ノ防止策トシテハ
 - 第一、司法警察官吏ニ對シテ法律上其ノ強制的權能ヲ承認スルト同時ニ其ノ行使ニ關シテ嚴重ナル法律的制限及ビ救済ヲ設クルコト。
 - 第二、司法警察官吏ノ特殊教育ヲ完成シ法律及ビ科學の搜查ニ關スル専門ノ知識ヲ有スルト同時ニ一般人民ノ人格ト自由トヲ尊重スル道德的識見ヲ備フル司法警察官吏ノ養成ヲ必要ト信ズ(小野、不當拘禁ノ問題、刑事法論集一卷二八七頁檢察制度論)。

第三節 收稅官吏、稅關官吏

間接國稅違則者處分法第一條以下關稅法第七章等參照。

第三章 捜査ノ實行

第一節 序説

一、捜査ニ關スル法規

犯罪捜査ニ付テノ手續ハ主トシテ刑事訴訟法中ニ規定セルモ、司法警察職務規範、司法警察執務細則等ニ詳細ナル規定存スルニヨリ、實務家ハ是等法規ノ研究ヲ怠ラザルト同時ニ各種ノ内規、令達ニ精通セザルベカラズ。捜査ニ關係アル規定中特ニ主要ナルモノハ、

(1) 第二五五條(強制處分ノ請求)

(2) 第一三〇條、第一二三條(現行犯、準現行犯及要急事件)

(3) 第一七四條(押收、搜索)、第一八三條(檢證)、第二一四條(證人訊問)二二八條(鑑定)

(4) 第二九〇條第二九一條(公訴ノ提起)等ナリ

二、通常捜査ノ手段方法ニ制限ナシ

(一) 檢事、司法警察官ハ公訴ノ起否及遂行ノ資料ヲ蒐集保全シ竝ニ犯人ノ所在ヲ緝晦スルコトヲ防グヲ目的トシテ捜査ノ事ニ膺ルベク(規範第四八條)、其ノ目的ヲ達スル爲必要ナル限度ニ於テ諸般ノ取調ヲ爲スコトヲ得(第二五四條規第五二條)レドモ、捜査ハ原則トシテ任意ノ處分ニ俟タザルベカラズ。

強制處分ハ法律ニ特ニ定メタル場合ノ外之ヲ爲スコトヲ得ズ。

(二) 犯罪ノ捜査方法ハ被疑者ニ依リ又ハ事件ノ性質ニ從ヒ千態萬狀ナルベク、或ハ急遽檢舉ニ著手スルヲ必要トスベク或ハ悠々時機ノ到來ヲ待ツヲ要スルコトアルベク、其ノ手段ハ決シテ千篇一律ナルベカラズ。而シテ如何ナル方法ヲ用フルヲ適當ト爲スヤニ付テハ、平素攻究シ以テ捜査ニ熟達スルヲ要ス。

(三) 人ノ權利ニ牴觸セズ公序良俗ニ反セザル限り、如何ナル取調ヲモ爲スコトヲ得(大正二、一〇、二一 大判林法論五四九頁)。

(四) 現行犯事件ト雖モ通常ノ捜査手續ニ關スル規定ニ從ヒ取調ヲ爲スコトヲ得ベシ(昭七、四、二一 大判)。

(五) 檢事ハ裁判所ヨリ訴訟上ノ救助ニ付必要ナル調査ノ囑託ヲ受ケ(民訴第一一八條、第一三一條、第五號、第二六二條參照)之ニ關シテ取調ヲ爲スコトアリ。

第二節 通常捜査

第一款 任意出頭

第一、定義

一、任意出頭トハ、檢事、司法警察官吏ガ捜査ノ必要上被疑者其ノ他ノ關係者ニ對シ出頭ヲ求メタル

ニ應ジ、任意ニ出頭スルヲ謂フ(規範第六四條)。

二、他事件ニテ拘禁中ノ者ヲ検事局へ呼出シ取調ブルトキモ強制處分ノ方法ニヨルモノニ非ザル限り任意出頭ニ屬ス、故ニ其ノ供述ヲ錄取スルニハ聽取書ノ形式ニヨルベシ。

第二、方法

- (一) 呼出ノ方法ハ通常呼出葉書ニ依ル。電話、電報ニヨルモ亦不可ナラズ。
- (二) 犯罪捜査上書面ヲ徵シ、他應ニ囑託シ又ハ司法警察官ヲシテ取調ヲ爲サシムルヲ以テ足ル場合ニ於テハ、被害者其ノ他ノ關係人ヲ呼出サハル様注意スベク、若シ特ニ遠隔ノ地ニアル者ヲ呼出ス必要アル場合ニハ豫メ上司ト協議ヲ遂ゲ善處スベキモノトス。
- (三) 勾留中ノ被疑者ニ對スル呼出ニ付テハ、第八四條第三項ノ規定ヲ準用ス(大正一三、二、一八刑事、行刑局長回答)。
- (四) 被疑者本人ノ出頭ヲ要セズ代理人ニテ事足ルトキハ、其ノ旨ヲ表示スベシ(第三三一條參照)

第三、呼出ノ日時

一、呼出ニ依ル出頭ノ日時ハ、呼出人ノ業態、繁閑、遠近、往復ノ便否等ヲ斟酌シテ之ヲ定ムベシ(長崎細則第二一六條參照)。

二、呼出ヲ爲スニ付テハ午前、午後其ノ他適當ナル時刻ヲ指定スル等格段ノ注意ヲ拂ヒ、關係人ヲシ

テ時間ヲ空費セシムルガ如キコト無カラシムベシ。

三、關係人ノ呼出ニ付テハ慎重考慮ヲ拂ヒ其ノ職業、身分、地位等ノ如何ヲ究メズ輕々ニ呼出ヲ爲スベカラズ。而シテ呼出ノ通知ヲ爲ス場合ニハ本人ノ名譽ノ保持ニ努ムベク、尙差支ヘナキ限り呼出ノ事由ヲ記載スベシ。

四、關係人ノ呼出ハ成ルベク他人ニ之ヲ知ラシメザル途ヲ講ジ、事件ニヨリテハ電話其ノ他ノ方法ニテ打合ノ上出頭日時ヲ定ムベシ。

五、帳簿其ノ他捜査上必要ナル書類アルトキハ、之ヲ携帯スル様附記スルヲ可トス。

六、呼出ニ係ル關係人ハ速ニ取調ヲ爲シ、若シ直ニ取調べ難キ事情アルトキハ本人ニ其ノ旨ヲ説示シテ理由ヲ明カニシ善ク之ヲ納得セシムベシ。

七、呼出人ニハ親切ナル取扱ヲ爲サシムル様係員一同ニ對シ注意ヲ促スコトモ亦肝要ナリ。近來第一線行政事務換言スレバ所謂窓口事務ノ改善刷新ヲ叫バル、ハ主トシテ此ノ點ニ關スルモノトス。

第四、不出頭ノ場合

- 一、關係者故ナク不出頭ノ場合ニハ所轄警察署ニ指揮シ任意出頭方取計ハシムベキモノトス。
- 二、郵便局ヨリ配達不能等ノ事由ニテ返送アリタル呼出葉書ハ記録ニ編綴シ、尙被疑者所在不明ナリヤ否ヤニ付テハ所轄警察署ヲシテ之ヲ十分調査セシメ其ノ結果不明ナラバ其ノ旨ノ電話聽取書(昭

和一一、八、二七大判)等ヲ作成シ然ル後事件ヲ中止處分ニ付スベク、只單ニ呼出葉書ノ返戻ノミニヨリ直ニ中止ニ爲スベキモノニアラズ。

三、警察犯處罰令第三條第八號ニ所謂召喚トハ官公署ノ職權ニ基ク命令的呼出ノ趣意ニシテ(明治四

一、二〇、二四回答、明治四五年回答)、被召喚者ハ官公署ノ召喚ニ應ジ出頭スル義務アルモノニ限ラル(大正三、四、六、大判)。

(イ) 捜査官ガ各關係者ヲ呼出スモ現行犯其ノ他法律上強制力ノ使用ヲ許サレタル場合ノ外之ガ出頭

ヲ強制スル權限ナケレバ捜査處分ニ關スル警察署又ハ檢事局ノ呼出ハ原則トシテ本號ノ召喚ニ該

當セズ(明治四一年回答參照)、然レドモ出頭ノ上任意ニ不實ノ申述ヲ爲シタルトキハ同令第二條

第二一號ニヨリ處分スルコトヲ得(明治四一年回答)。

(ロ) 親告罪ニ付告訴人ガ告訴シタル儘其ノ後檢事ノ呼出ニ應ゼザルトキト雖モ本號ニヨリ制裁ヲ科

シ得ザルモノトス(明治四一年回答)。

(ハ) 第五四七條ニヨリ檢事ガ懲役刑等執行ノ爲非拘禁者ヲ召喚シタルモ之ニ應ゼザルトキト雖モ本號ノ制裁ナシ。

第二款 承諾同行

第一、定義

承諾同行トハ、檢事又ハ司法警察官吏カ捜査ノ必要上被疑者其ノ他關係者ノ承諾ヲ得テ犯所其ノ他ノ場所ニ之ヲ同行スルヲ謂フ(規範第六四條)。

第二、方法

1 引致ノ場合ト異リ關係者ノ身體ニ對シ強制力ヲ加フルコトヲ得ズ。

2 被疑者其ノ他關係者ノ同行ヲ爲サシムル場合ニ於テハ本人ノ名譽保持ニ努メ其ノ途上精神上肉體上ノ苦痛ヲ感ゼザラシムル方法ヲ取ルベシ(佐々波五〇頁參照)。

第三款 任意供述

第一、意義

一、任意供述トハ、被疑者其ノ他ノ關係者ガ捜査上必要アルトキ檢事又ハ司法警察ノ職ニ在ル者ニ對シ任意ニ陳述スルコトヲ謂フ(規範第六四條)。

二、捜査官ハ右任意ノ陳述ヲ聽キタルトキハ之ヲ録取シ所謂聽取書ヲ作成スベシ(規第六五條第一項)之ハ固ヨリ法令ニ依リ作成スル訊問調書ニ非ズ(昭和一〇、二、五大判刑訴第三四三條)尙明治三六、一〇、一二聯合部判決參照)。

三、檢事、現行犯人ヲ受取リタル際訊問調書ノ形式ニ依ラズ聽取書ヲ作成スコトハ差支ヘナケレドモ(昭七、四、二一六判)地方裁判所事件ニ付テハ證據力ノ關係上訊問調書ヲ作成スルヲ常道トス。

四、檢事、現行犯人ヲ受取り又ハ勾引狀ノ執行ヲ受ケタル者ヲ受取りタル場合ニ於テ當初ヨリ勾留ノ必要ナシト思料スルトキハ聽取書ヲ作成スルモ敢テ不當ニ非ザレドモ爾後證人訊問等ノ強制處分ヲ爲シ得ザルニ至ルヲ以テ注意ヲ要ス。

五、近時被疑者ニシテ自己ノ刑責ヲ免レンガ爲他人ノ氏名ヲ詐稱スルモノ少ナカラズ故ニ搜查官吏ハ十分其ノ身元調査ニ努ムベシ(大平檢事)。

第二、聽取書作成上ノ注意

1 文字ハ丁寧ヲ旨トシ、亂雜ニ涉ラズ又誤脱ナキ様注意シ讀ミ易ク記載スルコト。

2 文飾ヲ用キズ簡明平易ヲ旨トシ眞實ヲ失ハザルコト(規第一四條)。

一件記録ニ添付セル司法警察官ノ聽取書ガ有意無意ノ間ニ裁判官ノ心證ヲ動カス事實上ノ偉大ナル力ヲ有ス。而シテ記録ノ簡易化ガ叫バレタル折柄ナル故、聽取書ハ事案ニ關シ廣ク且深ク行渉ル様ニスベキハ原則ナルモ、餘リ型ニハマラズ精粗其ノ宜シキヲ得ルヲ可トス、事件ニ關係少ナキ者ノ聽取書ニ家族關係、財産、學歷、前科等ヲ記載スル必要ナシ、其ノ文言ハ其ノ相手方ノ人物ニ適應スル様ニ作成スベク濫ニ法律語等ヲ使用スベカラズ。

3 適宜項ヲ分チ番號ヲ附シテ順序ヲ正シ整然タル記載ヲ爲シ一讀事實關係ヲ判明ナラシムルコト。

4 方言、略語、隱語、符牒ヲ記載スル場合ニハ括弧内ニ其ノ意義ヲ明カニ爲シ置クコト。

5 讀ミ誤リ易キ地名、人名等ニハ振假名ヲ付シ置クコト。

6 發問事項ヲ長クシテ答ヲ單ニ肯定又ハ否定ノミニ止ムルガ如キ記載ヲ避ケ、問ヲ短ク答ヲ長クスルコト。又「發問事項ヲ供述中ニ包含セシメテ記載スルヲ避クルコト(東京、細則第二五條)」問答體ニ記載セラレタル聽取書ト雖モ任意供述ノ錄取ナル以上有效ナリ(大正一一年、大正九年八四六頁大判) 捜査上事實ヲ聽取スルニ當リ質問ヲ發シテ應答ヲ促スガ如キハ相當ノ方法ニシテ強制ニ出デザル限リ違法ヲ以テ目スベカラズ(大九、六、一八) 推問ヲ重ネタル程度ノモノハ有效ナリ(大正七、九、一三三三大判) トノ判例アレドモ、非現行犯事件ニ於テ被疑者ヲ審訊追窮シテ自白ヲ爲スノ已ムヲ得ザルニ至ラシメタルコトヲ看取シ得ベキ聽取書ハ無効ナルガ故ニ(大正九、一、八、大判) 推訊追窮スベカラズ、外部ヨリ見テ自白ヲ追窮シ又ハ不利益ナル事實ヲ承認セシムルガ如キ疑アル言語、態度ハ慎マザルベカラズ(大正一二年通牒) 從テ訊問ニ出デタルガ如キ疑惑ヲ招ク虞アル問答體ハ成ルベク避クルヲ可トス。

7 被疑者聽取書ノ冒頭ニ前科ヲ書クコトハ之ヲ避クルコト(昭六年林刑事部長注意)。

8 後日ノ否認ヲ豫期セラル、ガ如キ點ハ特ニ明確詳密ニ記載シ置クコト。

9 聽取書ニ既成書類ノ採用ハ差支ヘナキモ計算書等複雑ナルモノノ外ハナルベク之ガ採用ヲ避クルコト。

10 脅迫又ハ侮辱的言辭等ノ如キ寫實的ニ記載スルコトヲ要スルモノハ其ノ實際ノ語呂ノ儘ヲ記載スルコト(大阪細則第三條第六號)。

11 陳述者ニ之ヲ讀聞カセ其ノ記載ノ相違ナキカ否ヲ問ヒ任意ニ署名捺印セシムベク、陳述者署名スルコト能ハザルトキハ其ノ旨ヲ附記シ、捺印スルコト能ハザルトキハ花押又ハ拇印セシムルコト(規第一六條刑訴第五六條明治三二年法律第五〇號外國人ノ署名捺印ニ關スル件參照)又陳述者増減變更ヲ申立テタルトキハ其ノ趣旨ヲ記載スルコト(第五六條第四項規第一六條、註)通事ヲ用ヒテ取調ヲ爲シタル場合ニハ其ノ供述ヲ錄取シタル書類ハ通事ヲシテ本人ニ告知セシメ其ノ旨ヲ記載シ共ニ署名捺印スベキモノトス。

註(一) 供述者ノ署名スベキ部位ニ付法律上別段ノ規定ナキヲ以テ第五六條第二項ノ手續ヲ履ミタル後署名セシメタル以上ハ其ノ部位ノ右手續ヲ履ミタル旨ノ記載ノ前ニアルト後ニアルトヲ論ズル要ナシ(昭三年九六頁大判)

(二) 一月十日左ノ通任意陳述シタリ：一月十一日讀聞ケタリト記載シアルモ有效ナリ(大正九年一〇〇六頁大判)

12 作成年月日ヲ記載スルコト(規第一五條刑訴第七一條) 聽取書ハ刑訴法ニヨリ作成スベキ書類ニ非ザルヲ以テ必ズシモ取調及作成年月日ヲ記載スルノ必要

ナキニヨリ記録編綴ノ順序等ヨリ右年月日明白ナル場合ハ證據力アリ(昭七、一一、一九大判)。

13 作成者ノ資格ヲ表示スルコト。

作成者ハ之ニ署名捺印シ其ノ所屬官署ヲ表示スルコト(第七一條)作成者ノ捺印ニハ職印ヲ使用シ所屬官署ノ表示ニハ廳印ヲ押捺スベシ(大正一三、二、七次官通牒官印寸法ニ關スル明治三一年閣令第五號尙明治一四年一月司法省丁第二一號達、同年一二月同達丁第三〇號明治一九、五、一七同二三、一〇、一五各訓令大正一〇、七、二二通牒參照)公文書ニ所屬廳印ノ押捺アルト否トハ該文書ノ正確ヲ期シ其ノ公信力ヲ保持スルニ付極メテ重要ナル關係アルヲ以テ、單ニ内部ノ關係ノミニ止マザル書類ニ付テハ格別ナルモ外部ニ對スル書類ニ付テハ敍上ノ趣旨ニ依ルベキモノトス。尤モ下記ノ判例アリ。

(一) 作成資格記載ノ缺除
司法警察官ノ作成スル聽取書ハ刑訴法ノ規定ニヨルモノニ非ズ故ニ作成資格ノ記載ナキモ無効ニ非ズ(大正四年一二二五頁大判)。

(二) 廳印押捺缺除
檢事聽取書ハ刑訴法ニ從フ書類ニ非ズ從ツテ官署印ノ押捺ナキモ無効ニ非ズ(明治三五年第二卷四一頁大判)。

(三) 所屬官署ノ表示缺除ノ豫審訊問調書

刑訴法第七一條ノ方式ニ違反シ所屬官署ノ表示ヲ缺除セル豫審判事ノ訊問調書ト雖モ該判事ノ作成シタルコト明白ナル以上有效ナリ(大正一三、六、一一大判)。

(四) 巡査ガ聽取書ヲ作成シ得ル場合

巡査ハ明治一四年司法省達甲第五號及同省達丙第一三號明治一六年司法省達丁第九號ニヨリ司法警察事務ニ關シ警部ヲ代理シ得ベク警部ハ刑訴法第二四八條所定ノ廳府縣ノ警察官トシテ司法警察官ナルコト論ナシ故ニ巡査部長ガ警部ヲ代理シテ犯罪捜査上聽取書ヲ作成スルハ違法ニ非ズ(昭八、二、二二二同一、三、九大判)。

(五) 雇ノ筆記ニ係ル聽取書

裁判所雇ノ筆記ニ係ル聽取書ト雖モ作成者檢事ナル以上違法ナラズ(明四四、一一、四大判)。

14 每葉ニ契印スルコト(規第一五條刑訴第七一條)

一、全員ノ契印ヲ要求シ居ラザル點ニ留意スベシ(註)

註 合議裁判所ノ裁判書ニハ裁判ヲ爲シタル判事全員ノ契印ヲ要ス其ノ一員ノ契印アルヲ以テ足ル(大正一三、九、六昭和一一、一〇、七大判)尤モ刑訴五八條第一項本文ニヨリ被告人、被疑者、證人、鑑定人、通事又ハ翻譯人ノ訊問調書、檢證、押收、搜索調書ニハ取調又ハ處分ヲ爲シタル判事全員署名スベキ

モノトス(昭四年一七一頁大判)。

二、判決書ニ契印ヲ缺クトキハ違法ナレドモ(大一一四、一二、一一大判)豫審請求書ニ契印ヲ缺クモ真正ナル單一文書ト認ムルニ足ルトキハ有效ナリトス(昭二年二四二頁大判)。

15 文字ノ不改竄、挿入、削除、欄外記入ノ取扱方(規第一五條)

官吏又ハ公吏ガ書類ヲ作成スルニ當リ文字ノ挿入、削除又欄外記入ヲ爲シタルトキハ法定ノ形式ヲ缺キタル場合ニ舊刑訴法第三一條ノ如ク直ニ無効トナスベキニ非ズシテ其ノ效力ノ有無ハ專ラ裁判所ノ自由ナル判斷ニ委スベキモノトス(大一一三、二、一五大判)。

16 金錢其ノ他ノ物ノ數量ヲ示スニハ壹、貳、參、拾ノ文字ヲ用フベキコト(商業登記取扱手續第二五條參照)。

17 聽取書ノ作成ニハ書記ノ立會不要ナリ(昭和二、九、一〇大判)之レ第五六條ノ訊問調書ニ非ザレバナリ。然レドモ實務上ニ於テハ其ノ立會ヲ寧ロ常態トス。

18 連名ノ聽取書ヲ作成セザルコト。

甲乙丙ガ同一内容ノ供述ヲ爲シタルトキト雖モ之ヲ一通ノ聽取書ニ連名ニテ表示スルコトハ之ヲ避クベシ、之レ書類ノ信憑力ニ影響スルコト尠カラザレバナリ。

19 聽取書ニハ犯人ノ經歷、犯罪事實ノミナラズ犯罪ノ動機及犯罪後ノ情狀等起訴不起訴ヲ決スルニ

重大ナル關係ヲ有スル事項ハ必ズ遺脱スルコトナク記載ノコト、犯罪ノ動機ハ事件ニヨリテハ殆ン
ド其ノ事件ノ死命ヲ制スル程ノ重要ナル争點トナルコトアルモノナレバナリ。

第三、聽取書ノ證據力

一、被疑者其ノ他ノ者ノ陳述ヲ錄取シタル書類ニシテ法令ニ依リ作成シタル訊問調書ニ非ザルモノ例
ヘバ聽取書(昭和八、一六、一三二大判)ノ如キハ地方裁判所ノ事件ニ付テハ供述者死亡シタルトキ、疾
病其ノ他ノ事由ニ因リ供述者ヲ訊問スルコト能ハザルトキ又ハ訴訟關係人異議ナキトキニ限り之ヲ
證據トナスコトヲ得、但シ區裁判所事件ニ付テハコノ制限ニ依ルコトヲ要セズ(第三四三條)。

二、聽取書ハ一種ノ訊問調書ノ性質ヲ有シ而モ法令上之ヲ作成スベキ根據ナキニヨリ第三四三條ニヨ
リ地方裁判所事件ニ付テハ無効ニシテ證據力ナシ尤モ目下之ニ證據力ヲ附與スベシトノ聲頗ル高
シ。

三、檢事ノ聽取書ハ地方裁判所ノ事件ニ付鑑定ノ資料トナシ得ベシ(昭五年同一一、一一、一六大判)。

四、採證上ノ法則ハ鑑定ニ適用ナシ、又地方裁判所事件記録中ノ檢事聽取書ヲ區裁判所事件ノ證據ニ
援用スルハ不法ニ非ズ(昭四、一〇、一二二大判)。

五、第三四三條第一項該當ノ書類ハ地方裁判所ニテハ證據トナシ得ザルモ、ソノ供述ノ錄取者ガ證人
トシテ錄取事項ヲ供述シタルトキハ證據力アリ(昭三、三、六同一一、五、一一大判)。

六、第三四三條第二項ニ所謂區裁判所事件ノ意義。

區裁判所ガ第一審トシテ審理スル事件ヲ謂フ(大正一三、三、三通牒大正一一、八、一二回答)、換
言スレバ區裁判所ニ繫屬シタル管轄事件ナリ(昭七、一一、一八法曹會決議)。

七、區裁判所ノ事件ニアリテハ如何ナル審級ニ於テモ證據トナスコトヲ得(大一一三、五、二大判)、然
レドモ區裁判所ニ繫屬スル事件ト雖モ刑訴法第四條ニヨリ上級裁判所ニ併合審理セラル、ニ至リタ
ルトキハ第三四三條第一項ノ適用アルコトトハルモハトス(昭和七、一一、一八法決)。

八、強制處分請求後檢事ノ作成シタル聽取書モ之ヲ罪證ニ供スルコトヲ妨グズ(昭七、七、八、大判)。

九、接見禁止後ノ聽取書。

刑訴第八五條第三項(舊法)ハ證據湮滅若ハ證據捏造ヲ妨グニ在リ仍テ他人中ニハ檢事ヲ含マズ從テ
接見禁止後檢事ガ被告人ヲ尋問シ聽取書ヲ作成スルモ違法ニ非ズトノ判例アレドモ(大九、一一、
二九大判)、斯カル場合ニハ檢事ハ裁判所ノ書面ニヨル認許ヲ受ケタル上取調ヲ爲スヲ要ス。

一〇、起訴後ノ聽取書。

起訴ニヨリ當然檢事ノ搜查權ヲ制限スベキ何等法律上ノ規定存スルコトナキヲ以テ起訴後ト雖モ尙
搜查權ヲ行使スルニ妨アルコトナシ故ニ起訴ノ後聽取書ヲ作成セバ證據力アリトス(昭三、三、一
六大判)。

一、聽取書ト訊問調書トノ採證上ノ價值。

レ其ニ有証証據カアル以上ノ証明カ(全ク同一ナリ) (自由心証モ其ノ當然ノ結果)

地方裁判所ヲ第一審トスル事件ニ於テ證人死亡シタル場合檢事ノ聽取書ト豫審ノ證人訊問調書トアル際採證上必ズシモ豫審訊問調書ヲ採ル要ナシ、ソノ記載事項異ナルト否トヲ問ハズ均シク法令ノ認容セル證據ナルヲ以テ孰レヲ採用スルヤ若ハ併用スルヤハ判事ノ自由裁量ニ依ル(大正一四、五、二一大判)、區裁判所事件ニ關シ同一人ニ付法令ノ規定ニ依ラズシテ作成シタル供述錄取調書類ト法令ノ規定ニ依リ作成シタル訊問調書トアル場合ニ於テモ兩者ノ間ニ其ノ證據力ニ軒輊アルコトナシ(昭八、二、二四大判)、何レヲ採用スルカハ裁判所ノ自由ナル裁量ニヨリ決スベキモノトス、之レ自由心證主義ヨリ生ズル當然ノ結果ナリト云フベシ。

註一) 檢事局ニ於ケル裁判所書記ガ作成シタル檢事聽取書ノ謄本ハ第三四三條ノ書類ニシテ區裁判所事件ニテハ證據ニ供シ得(昭和四、一〇、二二大判)。

註二) 巡查ガ盜難ノ被害者ヨリ口頭ヲ以テ届出タル被害ニ關スル供述ヲ錄取シタル盜難口頭届ト題スル書面ハ第三四三條ノ書類ニ該當ス(大正一五、九、二七大判)。

註三) 告訴狀、巡查ノ電話報告書(大正一四、三、九、大判)盜難届ノ如キハ地方裁判所事件ノ證據トナリ得ベシ之レ第三四三條ノ關スルトコロニアラザレバナリ。

第四、手記

手記ニ付テハ濫用ヲ慎マザルベカラズ、殊ニ之ヲ作成セシムルニ當リテハ豫メ十分ナル取調ヲ爲シ置クベキナリ。

手記ハ犯罪ノ構成要件ヲ十分ニ書クコトヲ豫想出來難ク、假ニ書キタリトスルモ訊問權アル豫審判事ガ刑事訴訟法ノ規定スル訊問ヲ行ハズシテ手記ヲ以テ調書ニ代フルガ如キハ違法ト迄ハ斷定セザルモ尠クトモ不相當ナリトス(木村局長—研究資料十八號)。

第四款 書面提出

書面提出トハ事實簡單ナルカ又ハ計數ニ涉リ若ハ専門的技能又ハ學術等ニ關シ特ニ正確ニ保スル必要アルトキ被疑者其ノ他ノ關係者ニ對スル聽取書ヲ作成セズ任意書面ヲ差出サシムルヲ謂フ(規範第六五條)大別スレバ二種トナル。

第一、始末書(被害届、盜難始末書、假還付請書、通常ノ始末書、顛末書、手續書等)。

一、始末書類ニハ成ルベク半紙版ヲ使用セシムベシ、但シ圖面、帳簿ノ寫其ノ他止ムヲ得ザルモノハ此ノ限ニ在ラズ(長崎、細則第二條)。

二、示談成立シタルトキ又ハ告訴取消ノ如キ場合ニハ是非其ノ旨ノ書面ヲ任意提出セシムルヲ可トス

三、始末書ヲ徵スルニ當リテハ、本人又ハ其ノ代理人タル代書人ニ對シ具體的事實ヲ指示スルコトナク、本人ノ了知セルアリノ儘ノ事實ヲ記載シ提出セシムル様努力スベク、不精確ナル記憶アルニ過

343... 供述録取書類、盜難届及之ニ該當スルモ、告訴狀、巡查、電話報告書、盜難届、如キハ地方裁判所事件ノ證據トナリ得ベシ之レ第三四三條ノ關スルトコロニアラザレバナリ。

ギザル際ニハ正確ニ表示セシムルコトナキ様注意スルヲ要ス、而シテ代書書類ハ代書者ヲシテ之ヲ本人ニ讀聞カセ又ハ閱覽セシメモツテ其記載ノ相違ナキコトヲ承認シタル旨ヲ附記セシメ共ニ署名捺印セシムベシ。

四、形式ニ流レタル内容空粗ナル始末書ヲ提出セシムル勿レ又始末書ヲ司法警察官吏ニ於テ代書シ遣ルコトハ慎ムベシ。

五、始末書頭初ニハ質取、買取、遊興等ナル表題ヲ掲ゲ一見シテ其ノ内容ヲ窺知シ得ル様努ムベシ。

六、始末書ノ證據力

質取始末書ハ法令ニヨリ作成シタル訊問調書ニ非ズト雖モ被疑者其ノ他ノ者ノ供述ヲ錄取シタルモノニ非ザルガ故ニ第三四三條第一項ニヨリ證據能力ヲ制限サルベキモノト謂フヲ得ズ(昭三、五、三〇同七、一一、二〇大判)即チ質取始末書ハ刑訴第三四〇條ニ所謂證據書類ニ外ナラズ。文書ノ寫眞ト雖モ裁判所ガ原本ト相違ナキモノト認ムルトキハ其ノ原本ヲ公判廷ニ顯出シ證據調ヲ爲サザルモ之ヲ罪證ニ供スルコトヲ得ベシ(昭七、三、一七大判)所謂始末書ガ本人ニ於テ任意ニ作成シ警察署長宛提出シタルモノナルトキハ第三四三條ノ證據タルコトヲ制限スル文書ニ該當セズ。

第二、計算書(表)

銀行、會社等ニ關スル事件ニアリテハ金錢出納關係等複雑ヲ極メ通常ノ聽取書ヲ作成スルモ反ツテ事

實關係明白トナラザルコト少シトセズ、斯カル場合ニハ計算書ヲ作成提出セシムルヲ例トス。

第三、歎願書ノ處理

刑事事件ニ無關係ノ者ヨリ被告人ニ對スル量刑ノ輕減又ハ被告人ニ對シ刑ノ執行猶豫ヲ附セラレンコト等即チ裁判ニ關シ歎願書ヲ提出シタル場合ニハ之ヲ訴訟記録ニ編綴セズ請願令ニ依リ處理スベシ(大正七、一〇、七通牒)。

第五款 實況見分

第一、意義

(一) 實況見分トハ檢事、司法警察官ガ事實發見ノ爲犯所其ノ他ノ場所ニ臨ミ又ハ物件ニ付實況ヲ明ニスル爲其ノ場所又ハ物件ノ所有者、保管者又ハ之ニ代ルベキ者ノ承諾ヲ得テ見分ヲ爲スコトヲ謂フ(規範第七〇條)。

(二) 實況見文書ニハ場所、位置、方位、方向、距離、狀況、物件ノ所在、血痕、足跡、指紋、遺留品ノ有無其ノ他周圍ノ狀況ニ付細密ニ之ヲ記載スベク徒ニ取捨選擇ヲ爲シ漫然或事項ノ記載ヲ省略スルガ如キコトナキヲ要ス。

右狀況ヲ明白ニスル爲必ズ見取圖其ノ他ノ圖面又ハ寫眞ヲ添付シ見取圖ニハ方位ヲ示シ寫眞ニハ其ノ撮影シタル日時場所ヲ明示スルコトヲ要ス。

(三) 放火、殺人、往來妨害事件等實況ヲ明ニスル必要アル事件ハ速ニ犯所其ノ他必要ナル場所ニ臨ミ實況見分ヲ爲スベシ而シテ之ヲ爲シタルトキハ其ノ狀況現實ノ儘ヲ錄取シ様式第八號ニ則リ實況見分書ヲ作成スベキモノトス(長崎細則第五二條參照)。

第二、立會人

一、人ノ住居又ハ人ノ看守スル邸宅、建造物若ハ船舶ノ内ニ於テ實況見分ヲ爲ストキハ住居主若ハ看守者又ハ之ニ代ルベキ者ヲシテ之ニ立會ハシムベキモノトス(第一八三條第一五七條第二項參照)此ノ場合ニ於ケル實況見分書ニハ右立會人ヲシテ連署セシムルノ要ナシ。尤モ大阪細則第三六條第三項參照。

二、捜査官ハ持主ノ承諾ヲ得テ墳墓ヲ發掘シ死體ヲ檢スルノ職務アリ(明治四〇、一一、三、大判)。

第三、見分報告書

簡單ナル窃盜事件等ニ付テハ司法警察吏又ハ其ノ職務ヲ行フ者ヲシテ實況ヲ見分セシメ様式第九號ニ則リ報告書ヲ徵シ實況見分書ニ代フルコトヲ得ベシ(長崎細則第五二條第三項)。

第六款 領置

一、意義

領置トハ強制力ヲ用キズシテ任意ニ物ヲ留置スルコトニシテ、正確ニ云ヘバ被疑者其ノ他ノ者ノ遺留

シタル物又ハ所有者、所持者若ハ保管者ニ於テ任意ニ提出シタル物或ハ被疑事件ノ證據トナルベキ物又ハ證據ト爲ルコトアルベシト思料スル物ニシテ所有者、所持者又ハ保管者ガ其ノ提出ヲ承諾シタル物若ハ質屋取締法第一六條又ハ古物商取締法第一七條ニ依リ徵收シタル物ニシテ證據トシテ留置スル必要アリト思料スル物ノ占有ヲ取得シ之ヲ留置スルコトヲ謂ヒ(刑訴第一四二條規程第六六條細則第六〇條)刑事訴訟法ニ所謂押收ハコノ領置ト差押トヲ包含ス(第一四〇條第一四二條)。領置ニ當リテハ差押搜索ト同様其ノ必要ノ限度ヲ超エザルコトニ留意スベク、證據ノ蒐集ニ付任意處分ヲ爲スコトニヨリ反テ疑惑ヲ生ズルコトアルベキ場合ニハ強制處分ニ依リ押收スルヲ可トス。而シテ證據品ノ大量領置ハ成ルベク之ヲ避ケ、已ムヲ得ズシテ之ヲ爲シタルトキハ速ニ領置ノ要否ヲ取調べ不要品ハ之ヲ還付シ殊ニ會社、銀行等ノ帳簿書類ノ檢閲又ハ領置ニ付テハ成ルベク其ノ執務ヲ妨ゲザル様留意スルヲ要ス。

二、徵收シタル物ノ領置(規第六六條第三項)。

三、領置書ノ作成(規第六七條第一項細則第五三條)。

四、領置物件目錄ノ作成(細第六二條)。

領置物件ニ付テハ領置目錄ノ添付ヲ以テ足レリトセズ必ズ之ヲ領置スルニ至リシ經路ヲ明ニスル報告書ヲ作成シ以テ何故ニ領置シタルヤ、領置シタル當時其ノ物件ノ狀態ハ如何ニナリヲリシヤ換言スレバ證據トシテ如何ナル價值アル物件ナリヤ明白ナラシメ、尙所有者ト差出人ト異ナルトキハ

之ヲ區別シテ表示スルヲ要ス。

五、領置物受領書ノ交付(規第六七條第二項刑訴第一六三條)。

六、領置物ノ保存處置(規第六八條刑訴第一六四條)。

證書、書翰ノ類ハ記錄ニ編綴スベカラズ、而シテ其ノ散逸破損ヲ避クル爲別封トシ證據物件タルコトヲ表示スベシ、貨幣ノ如キモ別封トシ封緘ニ捺印スルヲ要ス。

七、領置物ノ還付、還付承諾書、協議返還書(規第六九條細第六四條)。

取調ノ結果領置物留置ノ必要ナキコト明ナルニ至リタルトキハ速ニ之ヲ還付スベシ、而シテ證據品ニ付特ニ言渡ナキトキニ於テ被害者又ハ所有者明白ナルトキハ領置ノ贓品ハ受刑者ノ承諾ヲ得テ之ヲ被害者又所有者ニ還付スル手續ヲ爲スヲ相當トス(昭和九、一二、一二法決)。

八、假還付ト其ノ請書(規六九條第三項)。

假還付アル事件ヲ不起訴トスル場合ニハ證據品ニ付本還付ノ指揮ヲ爲スベシ。

九、換價處分(第一六五條長崎細則第六六條)。

一〇、廢棄處分(第一六四條第三項同細則第六六條)。

一一、還付不能ノ場合ノ取扱方(第五六〇條)。

一二、所有權拋棄書(同細則第六三條)。

一三、被疑者不明事件ノ物件ノ取扱方(同細則第六九條)。

一四、檢事ガ起訴猶豫處分ニ付シタル事件ノ證據物件中偽造變造ニ係ル文書ノ處分方法。

被疑者及權利者ノ了解ヲ得テ「本書中朱抹ノ部分ハ偽造(變造)ト認ム昭和〇年〇月〇日何處檢事各圖」ト表示スルヲ妥當トス。

尙コノ點ニ關シ平井要論一、〇〇七頁參照。

一五、被害者判然スル贓金品ノ證據物件ニ付公判ニ於テ被害者ニ還付スル言渡ナキ場合ノ處理方法。

差出人タル被害者ヨリ被害者ニ還付取計方ノ書面ヲ徴シタル上被害者ニ還付スルコト。若シ被害者ノ辨償ヲ爲シタル場合ハ被害者ヨリ其ノ旨ノ書面ヲ徴シ差出人ニ還付スベシ、而シテ各書類ハ領置票ニ添付スルヲ要ス(昭和十年三月發行法曹會決議參照)。

一六、賭博事件ノ賭金ノ如キ當然沒收セラルベキ證據品ニ關シ起訴猶豫處分トナリタル場合ニハ其ノ賭金ヲ還付スル取扱ヲ爲ス者アレドモ拋棄書ヲ徴シ國庫へ歸屬セシムルヲ可トス。

第七款 鑑定ノ囑託

一、重 義

鑑定ノ囑託トハ檢事、司法警察官犯罪捜査ノ爲必要ニ應ジ特別ノ學識經驗アル者若ハ官公署ニ對シ事實ヲ判斷シ之ニ關スル意見ヲ陳述センコトヲ囑託スルヲ謂フ(規第七一條大正八、九、一八昭和

七、七、八、昭和六、一二、五、大判。鑑定人ハ自己ノ實驗シタル事實ヲアリノ儘ニ陳述スル證人ト異ルコト玆ニ言フ俟タズ(大正二、一一、一九、大判)

三、適任者ノ選定(規第七一條第一項但書)

三、變形ニ付權利者ノ承諾(規第七二條)

四、鑑定ノ立會

鑑定ヲ爲サシムル場合ニ於テハ成ルベク鑑定ノ現場ニ立會ヒ搜查ノ參考トナルベキ事實ヲ發見スルコトニ努ムベシ、但シ鑑定ノ手續ニ付干渉スルコトヲ得ズ(規第七三條)。

五、鑑定書及説明書ノ作成

鑑定ノ經過及結果ハ鑑定人ヲシテ鑑定書ニ依リ又ハ口頭ヲ以テ之ヲ報告セシムルヲ例トス(第二二一條明治四四、四、四、大判參照)。

(イ) 鑑定書(刑訴第七三條參照)ニソノ作成日附ヲ缺クモ無効ニ非ズ(大正一五、七、三、大判)。

(ロ) 司法警察官ノ囑託ニ基キ醫師ノ作成シタル檢案書ハ證據力アリ(昭和六、一二、五、大判長崎細則第二〇條)尙明治三三年內務省令第四一號同年內務省訓令第二八號ハ醫師ニ對スル訓示の規定ニシテ之ヲ遵守セザル檢案書ト雖モ證據力ヲ有ス(昭和六、一二、五、大判)。

(ハ) 醫師ガ非現行犯事件ニ付檢事ノ囑託ヲ受ケ任意屍體ニ付死因等ヲ究メ其ノ意見ヲ記述シタル書類

ハ名ヲ鑑定書ト題スルモ斷罪ノ資料ニ供シ得ベシ(昭和七、七、八、大判參照)。

(ニ) 診斷書、鑑定書、檢案書ハ用語ノ差異ニ過ギザルモ(大正三年大判參照)醫師ガ疾病若ハ創傷ニ付公務員ノ命令ニヨリ作成スル場合ヲ鑑定書、囑託ノ場合ヲ檢案書、一般人ヨリ依頼ヲ受ケ作成スルトキハ診斷書ト表示スルヲ可トス(明治四三、四、四、昭和二、九、一〇、大判參照)。

(ホ) 鑑定料ノ支給

官公署ニ鑑定ノ囑託ヲ爲シタル場合ニハ特ニ實費ヲ要シタルトキト雖モ之ヲ支給スルコトヲ得ズ、事實上鑑定ヲ擔當シタル者ニ支給スルヲ相當トスル事案ナラバ曩ノ囑託ヲ取消シ個人ニ鑑定ヲ命ズルヲ適當トス、既ニ官公署ニ於テ鑑定濟ナラバ支給ノ方法ナシ(昭和四、四、九、回答)尙之ニ關シテハ搜查費用ノ項ヲ參照スベシ。

第八款 檢視、繼續檢證

一、刑法第一九二條ニ規定セル變死者密葬罪ノ變死者中ニハ司法檢視ヲ爲スベキモノヲ包含ス、刑訴第一八二條ハ司法檢視ノミヲ指稱スレドモ變死者ノ檢視ニ二分ノ注意ヲ必要トスルコトハ實務家ノ夢寢ダモ忽諸ニスルコト能ハザル點ナリトス、殺人ノ被害者ヲ自殺シタル者ノ如ク偽裝スル例乏シカラザルノミナラズ之ニ關スル鑑定モ時々過誤ナキニアラザレバナリ。

二、變死者及變死ノ疑アル者ノ意義。

變死者又ハ變死ノ疑アル者トハ老衰死、病死等自然死ニ非ズシテ犯罪ニ基クモノニ非ザルカノ疑アル者又ハ自然死ナルカ否カ不明ニシテ自然死ニ非ザルカ若ハ犯罪ニ基クモノナルカ否カ不明ナルモノヲ謂ヒ、自然死ナルコト又ハ自然死ニ非ザルモ犯罪ニ基カザルコト明確ナルモノハ之ヲ包含セズ(大正二、二二、二七通牒)。

三、體檢檢證(第一八二條)。

檢視ノ結果犯罪アルコトヲ發見シタルノミナラズ更ニ犯人ヲ發見シタルトキハ被疑者ニ對シ勾引狀ヲ發シ之ヲ訊問シ尙證人訊問等ヲ爲シ得ルニ至ル(第一八二條第二項第一二三條第五號)。尤モ刑訴第一二三條各號ノ場合ニ非ザル限り鑑定ヲ命ズルコトヲ得ザル點ニ留意スルヲ要ス(大正一五、一〇、一一、大判)。

四、變死者ノ檢視ハ豫メ一定ノ場合ヲ定メテ司法警察官ニ一任スルコトヲ得ズ、司法警察官ハ變死者ヲ發見シタルトキハ必ズ速ニ檢事ニ報告シテ其ノ指揮ヲ請フベシ、但シ檢事ノ指揮前ト雖モ猶豫スベカラザル搜查處分ハ之ヲ爲シ得ルヤ論ナシ(規第四七條京都細則第一九—二二條長崎細則第一八條乃至第二一條大正一、一〇、二〇通牒)。

五、明治十年太政官布告第二十二號(變死屍體檢査上解剖手續)ハ廢止セラレタリ(大正二、二二、二七通牒)。

六、刑務所内ニ於テ變死者アリタル場合ノ取扱方ニ付テハ大正一三、二、一六行刑局長通牒同年二、二五同局長回答ヲ參照スベシ。

七、檢事ガ司法警察官ニ命ジテ司法檢視ヲ爲サシメタル場合解剖等ノ費用ハ檢事局ヨリ之ヲ支出シ得ベシ(大正三、一〇、九、回答)。

第九款 公務所ヘノ照會(第二五四條第二項)。

第一、第二五四條第二項ハ報告ニ關スル規定ニシテ、書類ノ送付ヲ求ムルコトヲ包含セズ(大正一四、六、二七法決)尙コノ點ニ付テハ第三章第四節強制處分請求第一款ニ詳記セリ。

第二、檢事ハ登記書類(登記簿及其ノ附屬書類)ノ取寄ヲナシ得ズ、故ニ必要ナル事項ニ關シテハ其ノ報告ヲ求ムルカ實況見分ヲ爲スカ檢證ノ強制處分請求ヲナスノ外ナシ(不動産登記法第二二條同法施行細則第二二條並第一五七條戶籍法第一三條第三六條大正四、一、一五回答郵便法第七條第一項電信法第一一條第一項公證人法第二五條第四條)ヲ參看スルヲ可トス

第三、第二五四條第二項ニヨル照會文書。

(1) 本籍照會

被疑者毎ニ本籍地管轄市區町村役場ニ照會シ其ノ身上ヲ調査スベシ(既決犯罪事件通知ニ關スル明治二五、二、一二大臣訓令少年犯人ノ氏名不通知ニ關スル大正一四、一、一五昭和一〇、九、二三

各通牒大阪細則第二九條參照)。

(2) 戶籍抄本照會

姦淫、幼者誘拐等被害者ノ年齢又ハ身分ガ罪ノ成否ニ關係アル事件ニ付テハ被害者ノ戶籍抄本ヲ照會スル要アリ。

(3) 指紋照會

指紋原紙ハ司法省行刑局指紋部、警視廳、大阪府刑事課、福岡縣警察部、朝鮮總督府法務局、臺灣總督府ニ在リ。(昭和七、八、一七大臣訓令指紋分類規程參照)

(4) 前科照會

本籍地管轄ノ地方裁判所檢事局ニ照會スベキモノナリ。(大阪細則第三〇條、犯人本籍地ノ裁判所檢事ニ送致スベキ既決犯罪表ニ就テハ明治一四年丁第三三號達明治二五、二六、一二大臣訓令參照)。

(5) 素行調査照會(所轄警察署へ)

少年事件ニ付テハ素行調査書ヲ作成送付方照會スベシ而シテコノ調書ハ正確ニ且具體的ニ事實ヲ記載スルヲ要ス抽象的ニ流ル、コト勿レ。尙素行調査ノ作成竝ニ取扱方ニ付テハ大阪細則第三二條第三三條東京細則第一九條ヲ參照スベシ。

(6) 會社事件ニ付登記簿抄本等

第十款 犯罪捜査ノ囑託

一、被疑者ノ所在捜査、關係人取調ノ囑託ガ主タルモノナリ。捜査官吏其ノ管轄區域内ニ於テ是等ノ事項ニ付共助ノ請求ヲ受ケタルトキハ之ニ應ジ遲滯ナク而モ精密ニ捜査ヲ遂グル心得ノ下ニ處理スルヲ要ス。

二、構第一三二條、第一三三條、司法事務共助法第二、四、五條司法事務ノ共助ニ關スル費用竝ニ受刑者及刑事被告人ノ護送ニ關スル件(勅令)參照。

三、司法警察官ノ職務ヲ行フ檢事局ノ書記ハ構第一三二條ニヨリ他廳ノ檢事ニ囑託ヲナスコトヲ得ズ、然レドモ池府縣ノ司法警察官ニ直接捜査ノ囑託ヲ爲スコトヲ得ベシ(昭和六、一一、七法決規範第一二條刑訴第一七〇條第二項第一八〇條第二項第二一四、第二項第二八條第二三六條等參照)。

第十一款 承諾捜査、承諾留置

一、承諾捜査ヲ通常「ガサ」ト云フ。

二、承諾ヲ得テ身體ノ點檢(第一四三條第三項第一七六條第三項)物件ノ搜索、身柄ノ留置ヲ爲スガ如キコトハ之ヲ避クベシ、其ノ必要アルトキハ第二五五條ノ強制處分ヲ請求スルヲ可トス。

三、檢事、司法警察官ガ非現行犯ノ場合ニ於テ被疑者又ハ關係人ノ承諾ヲ得タリト爲シ果シテ眞ニ承諾シタルヤ否ヤ疑ナキニアラザルニ其ノ家宅ヲ限ナク搜索スルガ如キハ適法ナラザル嫌アルヲ以テ實行

スベカラズ、又適式ノ家宅搜索ト雖モ之ヲ濫ニ行フコトヲ避クベシ、多年ノ經驗ニ依レバ家宅搜索ハ被搜索者ニ多大ノ迷惑ヲ蒙ラシメ而シテ其ノ效果ヲ得ザルコト多シ故ニ搜索ヲ爲サントセバ深ク事件ノ關係ト搜索ヲ爲スベキ時機トヲ研究シ或物ヲ必ズ押收シ得ベシト見込十分ナル時ニ於テ慎重ナル注意ト巧妙ナル手段ヲ以テ之ヲ實行セザルベカラズ又搜索ハ極メテ秘密ニ之ヲ行フベク例ヘバ正服巡査ヲ伴ヒ公然家宅ニ乗込ムガ如キハ後ニ證憑集取ノ妨害トナルコト多シ注意スベキコトニコソ

四、書テ司法警察官ガ搜索上非現行犯人ヲ拘束スルノ必要アリト認ムルトキハ往々違警罪即決例又ハ行政執行法ヲ利用シタルコトナキニ非ズト雖モ、斯ノ如キハ一種ノ權濫ニシテ決して正當ニ法ヲ運用シタルモノト謂フコトヲ得ズ、彼上ノ權濫ハ今後速ニ其ノ跡ヲ絶タザルベカラズ。

第三節 強制捜査

一、凶悪急事件
二、現行犯、準現行犯

第一款 緊急事件手續

第一、捜査ノ權限

一、檢事ハ特定ノ場合ニ於テ急速ヲ要シ判事ノ勾引狀ヲ求ムルコト能ハザルトキハ、起訴前ニ限り被疑者ニ對シ勾引狀ヲ發スルコトヲ得(第一二三條)コト場合ヲ被疑事件ヲ所謂「緊急事件」ト稱稱ス。

而シテ「急速ヲ要シ判事ノ勾引狀ヲ求ムルコト能ハザルトキ」トハ判事ノ外出先不明トキ、印章ヲ所持セザルトキ、疾病ニ因リ勾引狀ヲ發布スルコト能ハザルトキ等ヲ云ヒ、事件急速ヲ要スルヤ否

ヤノ判斷ハ當該檢事ノ職權ニ屬ス(明治四三、一一、一九大判參照)

二、檢事ハ罪證相當明確ナル場合ニ限リ勾引狀ヲ出シ得(大正一一、一一、五通牒)ルモノニシテ、罪證不明確ナルトキハ之ヲ出シ得ザルモノト解スベシ

三、檢事ハ判事ガ勾引狀ヲ發シ得ル條件(第八七條)ヲ具備スルトキニ非ザレバ勾引狀ヲ發布スルコトヲ得ズ(宮本一五四頁久保七七頁林二〇七頁赤羽、小野)トノ說アレドモ、法曹會決議(昭和六、二、二〇)ハ第一二三條各號ノ事由存スルトキハ直ニ檢事ニ於テ勾引狀ヲ發スルコトヲ得ルモノト解セリ。

四、報告罪ニ付テハ告訴アルニ非ザレバ勾引狀ヲ發スルコト能ハズ(林。反對法曹會決議)但シ一般ノ搜查處分ヲ爲スコトヲ妨グズ(四三、六、一四大判)。

五、檢事ガ第一二三條ニヨリ勾引狀ヲ發スル場合ニハ地域管轄ニ從フコトヲ要スレドモ事物管轄ニ拘束サルハコトナシ。

六、囑託ヲ受ケタル檢事ハ更ニ之ヲ他ノ檢事ニ囑託シ又ハ其ノ管下ノ司法警察官ニ命令シテ勾引狀ヲ發セシムルコトヲ得ベシ(林二〇八頁)。檢事ガ他ノ檢事ニ勾引狀ノ發布ヲ求ムル場合ハ囑託ノ形式ニ依ルモノニシテ命令ヲ以テスベキニ非ズ、檢事正ヨリ管内ノ檢事ニ對スル發布命令ハ内部關係ニ絶ズシテ本條ト關係ナキモノトス(大正一一、四、一九通牒)。

七、**検事ハ司法警察官ニ勾引状ヲ發布ヲ囑託スル場合ナシ、管轄地内ニ於テハ之ヲ命令シ、管轄地外ニ於テハ其ノ地ノ検事ニ之ヲ囑託スベキモノトス**(大正一二、四、一九通牒)。茲ニ所謂司法警察官ハ**検事局所轄内ノ司法警察官ヲ謂ヒ管外ノ者ハ之ヲ包含セズ**(林二〇八頁)。

八、**検事ハ勾引ノ後強制捜査處分トシテ勾留ノ請求ヲ爲スコトヲ得ベシ、然レドモカ、ル事情ヲ發生セシメザル様注意スルヲ要ス**(大一二、一一、五通牒)。

九、**第一二三條第三號ノ共犯ノ發見ハ押收等ニ因リ發見スルコトアリ得ベキモ現行犯ノ取調ニ因ル共犯ノ發見ト檢證ニ付昭和二、一一、八大判四八九頁參照、尙現行犯ノ取調ニヨリ司法警察官ガ共犯ヲ發見シ檢事ニ報告シタルトキニモ檢事ハ勾引状ヲ發布スルコトヲ得**(昭二年實務家會同決議)、而シテ茲ニ所謂共犯トハ**現行犯トシテ取調べタル事件ト同一犯罪ノ共犯者ノミヲ指稱スルモノトス**(昭和八、一一、三法決)。

一〇、**第一二三條第五號ノ場合ニハ鑑定ヲ命ジ得ベク**(大正一五、一〇、一一大判)、**犯人ヲ發見セザルトキハ鑑定ハ之ヲ囑託スベキモノトス**。實務家ハ其ノ點ニ關シ取扱上特ニ留意スベキナリ。

一一、**第一二三條ノ場合ニ於テ勾引状ヲ發セザルニ拘ラズ被疑者ガ任意出頭シタルトキト雖モ檢事ハ其ノ被疑者ヲ訊問シ又勾留スルコトヲ得ズ**(大正一四、一一、一一一法決)。

一二、**檢事ノ發シタル勾引状ハ二十四時間ノ經過ト共ニ當然其ノ效力消滅スルニヨリ假令訊問ヲ終ラ**

ザルモ直ニ被疑者ヲ釋放シ通常捜査方法ニ依ラザルベカラズ(昭和四、四、一八大判)

一三、**本條ニ依リ勾引状ヲ發スル場合ニハ同條第何號ニ該當スルカラ令狀中ニ明記スルコトヲ忘ルベカラズ**。

第二、司法警察官ノ權限

一、**檢事ノ命令ニ因ル勾引状發布**

司法警察官ハ**要急事件ニ關シ勾引ヲ必要トスル事情アリト思料スルトキハ速ニ其ノ旨ヲ檢事ニ報告スベク**(規範第八條第一項)、**獨立シテ被疑者ニ對シ勾引状ヲ發スルコトヲ得ズ**檢事ノ命令アル場合ニ限ル、其ノ様式ニ付テハ**長崎細則第五九條様式第二十四號ニ則リ作成スベシ**。因ニ司法警察官ガ**證人ニ對シ單獨ニテ勾引状ヲ發スルコトヲ得ル場合ナキニアラズ**(第二一四條第二項)。

二、**檢事ヘ被疑者ノ引致**(第二一八條)

三、押收搜索

(イ) **第一二三條各號ノ場合ニ於テハ公訴提起前ニ限り押收若ハ搜索ヲ爲シ又ハ之ヲ他ノ司法警察官ニ命令シ若ハ囑託スルコトヲ得**(第一七〇條第二項)。

(ロ) **令狀執行ノ爲ノ搜索**(第一七三條)。

四、檢證(第一八〇條第二項)

附 檢事ノ命令ニ因ル所謂繼續檢證

變死者又ハ變死ノ疑アル死體アル場合ニ於テ檢事ヨリ命令アリタルトキ司法警察官ハ司法檢視ヲ爲シ之ニ因リ犯罪アルコトヲ發見シ急速ヲ要スルトキハ檢事ノ命ニ從ヒ引續キ檢證ヲ爲スコトヲ得ルモノトス(第一八二條第二項)。

五、證人訊問(第二二四條第二項)

六、鑑定(第二二八條)

第三、司法警察吏ノ權限

司法警察吏ハ獨立シテ搜查權ヲ有スル者ニ非ザルヲ原則トスルコトハ茲ニ記述スルマデモナキトコロナレドモ(第二四九條)、勾引狀等ヲ執行スル場合ニ於テ必要アルトキハ人ノ住居又ハ人ノ看守スル邸宅、建造物若ハ艦船ノ内ニ入り搜索ヲ爲スコトヲ得ベシ(第一七三條)。

第二款 現行犯處分

第一目 現行犯ノ意義

現ニ罪ヲ行ヒ又ハ現ニ罪ヲ行ヒ終リタル際ニ發覺シタルモノヲ現行犯ト謂フ(第一三〇條第一項)。

(イ) 所謂現行犯中ニハ犯罪行爲ノ實行中若ハ犯罪行爲ノ完了セシ瞬間ニ發覺シ犯人未ダ現場ヲ離レザルガ如キ犯罪ハ勿論犯罪行爲ノ終了ヨリ多少ノ時間ヲ隔チ犯人既ニ逃走セルモ衆口喧傳尙犯跡歴然

トシテ犯罪行爲ノ終リシコト近キニ在ルコト明白ナル間ニ發覺シタル犯罪ヲモ包含スルモノトス(明治二八、五、二二同四四年一六四六頁大正二年七六〇頁大判)。

(ロ) 現行犯ノ發覺トハ犯罪事實ノ發覺ヲ謂ヒ(林、法論五四三頁牧野三二四頁)、或ル犯罪ノ嫌疑アリト思料スルニ足ルベキ事實ヲ覺知スルヲ以テ足ル(佐々波七頁)、所謂發覺トハ犯罪事實ガ犯人(共犯ヲ含ム)以外ノ者ニ覺知セラル、コトヲ謂ヒ覺知者ハ搜查機關ニ限ラズ犯人以外ノ一人タルトキヲモ包含ス(佐々波七頁赤羽二六六頁明治三四年大判)而シテ發覺ハ直接當該官憲ノ認知ニ基クト證人ノ陳述若ハ共犯中ノ或者ノ陳述ニ基クトニヨリ其ノ手續ニ異同ヲ生ズルコトナシ(大正八、四、二四大判)尤モ刑法第四二條ノ發覺トハ同一ニ解スベキモノニ非ズ(板倉一二三三頁以下)尙昭和一二、五、八法律新聞、出射檢事ノ現行犯手續ニ於ケル發覺ト手續繼續ニ關スル一研究參照。

(ハ) 現行犯非現行犯ノ區別ハ犯罪自體ノ區別ニアラズ犯罪發覺狀態ノ呼稱ニシテ訴訟手續上ノ觀念ナリ刑法上ノ觀念ニアラズ(板倉一二二九頁宮本一六四頁久保七八頁清水二九九頁)。

(ニ) 必ズシモ犯人ガ其ノ場所ニ在ルコトヲ要セズ(小野二三六頁)。

(ホ) 犯人ノ何人ナルヤヲ知ルコトハ現行犯ノ要件ニ非ズ(明治二九年十月大判)。

第二目 準現行犯ノ意義

兇器、贓物其ノ他ノ物ヲ所持シ、誰何セラレテ逃走シ、犯人トシテ追呼セラレ又ハ身體被服ニ顯著ナ

ル犯罪ノ痕跡アリテ犯人ト思料スベキ場合ハ、現行犯人其ノ場所ニ在リタルモノト看做ス、之レ所謂準現行犯ナリ(第一三〇條第二項第一二四條第一二五條參照)。

(イ) 兇器トハ人ヲ殺傷シ得ル物ト普通ニ認メラルルモノヲ謂ヒ(明治三九、四、一二大判)、式器トハ截然之ヲ區別スルコトヲ要ス。手拭、塵紙ハ兇器ニ非ズ。贓物トハ財産犯ニ因リ得タル物ヲ謂ヒ、密淫賣ニヨル金ノ如キヲ包含セズ。

(ロ) 所持トハ握有ノミニ限ラズ、犯人ノ實力支配内ニ在ルトキ例ヘバ室内ニ藏匿セル場合ト雖モ尙所持タルヲ失ハズ(赤羽二六七頁)、被疑者ガ宿屋ノ自己ノ借入レ居リシ部屋ノ袋戸棚ニ入レ置キシ金、又ハ入質品ニ付テハ所持ヲ認メ得ベシ。

(ハ) 其ノ他ノ物トハ、兇器贓物ニアラズシテ犯跡ヲ認ムルニ足ル物ヲ謂ヒ横領金員預入郵便貯金通帳(昭和九、一〇、八大判)、盗品ノ質札、「スリ」ヲ敢行セルコトヲ記載セル日記帳、血痕附著ノ手拭、「偽造證書」(明治四四年大判)ノ如キハ之ニ屬ス。

(ニ) 犯人ト思料スベキ場合トアルハ、獨リ身體被服ニ顯著ナル犯罪ノ痕跡アルトキノミニ關スルモノニ非ズシテ其ノ他ノ各場合ニモ關スルモノナリトス(林上卷二二二頁)。

(ホ) 誰何者ハ何人ナルヲ問ハズ(大正二二、四、一九通牒)。
(ヘ) 追呼ニハ發聲セザル追跡ヲモ含ム(赤羽二六七頁)然レドモ現行犯人ノ指名手配ヲ爲シ追跡發見ス

ルモ犯人トシテ追呼セラレタル事實ナキトキハ之ヲ現行犯人トシテ逮捕スルコトヲ得ズ(昭和九、六、二二法決)。

(ト) 一ノ犯罪ノ取調中別ニ新ナル犯罪發覺シ該贓品ニ外ナラザルモノヲ發見シタルトキハ其ノ新ナル犯罪ヲ準現行犯ト爲スコトヲ得(明治三一、七、一九同四四、三、一六大判)。

(チ) 他ノ原由ニ因リ犯人ト思料シ當該犯罪事實捜査ノ結果贓物ト認ムベキモノヲ發見スルモ現行犯ニ準ズベキモノニ非ズトノ判例アレドモ(明治三二年一八頁大判)他事情ニ因リ一應犯人ト思料シタル後兇器贓物等ヲ所持スル事實ヲ發見シ一層其ノ嫌疑ヲ深クスルニ至リタル場合ヲモ包含スルモノト解シ得ベシトノ說アリ(昭和七、一二、一六法決)。

(リ) 準現行犯ノ各場合ニ於テハ夫レガ眞ノ犯罪者ナリヤ否ヤ犯時犯所ノ何レナリヤニ拘ラズ現行犯人其ノ場所ニ在ル場合ニ於テ爲シ得ベキ行爲ハ凡テ之ヲ爲スコトヲ得(宮本一六六頁)。

第三目 現行犯ニ關スル處分

第一、逮捕、勾引

一、現行犯人其ノ場所ニ在ルトキ。

A 何人ト雖モ之ヲ逮捕スルコトヲ得ベク(第一二五條第一項)コノ場合ニハ第二百二十四條ノ如キ制限ナケレドモ(大一一、四、一九通牒)第一三二條ノ制限ニ從ハザルベカラズ(林上卷二二二

其場所
犯罪ニ在リ
逮捕

金、拘引

頁)而シテ現行犯人ガ軍人ナルモ之ヲ逮捕シ得ベキモノトス(平沼二八七頁)

レB 検事又ハ司法警察官吏其ノ職務ヲ行フニ當リ現行犯アルコトヲ知リタル場合ニ於テ犯人其ノ場所ニ在リテ第一二四條ノ事由アルトキハ、第一三二條ノ制限ニ從ヒ司法警察吏ハ自ら犯人ヲ逮捕スベク、検事及司法警察官ハ自ら犯人ヲ逮捕シ又ハ逮捕ヲ命ズルコトヲ得ルモ、之ヲ逮捕スルニハ電メテ懸着ノ方法ヲ用ヒ可酷ニ涉ラザルコトニ注意スベシ。現行犯人兇器ヲ持シ抗拒スル場合ニ於テ已ムコトヲ得ズ劍銃等ヲ使用スルモ決シテ自衛ノ範圍ヲ踰ユベカラズ(規範第七九條)。

此等ノ武器ヲ用ヒテ犯人ヲ捕ムルハ、
其ノ必要ニ依リテ之ヲ得ルコトヲ得ルモ、
其ノ必要ニ依リテ之ヲ得ルコトヲ得ルモ、
其ノ必要ニ依リテ之ヲ得ルコトヲ得ルモ、
其ノ必要ニ依リテ之ヲ得ルコトヲ得ルモ、

狗武器使用問題ニ付テハ項ヲ改メ解説スベシ。

(イ) 其ノ場所ニ在ルトキトハ犯所ヲ立去ラズ其處ニ居ルトキハ勿論現場附近へ逃ガ込マントシ多少其ノ場所ヲ離レタル場合ヲモ包含スルモノト解スベシ(平井)。

(ロ) 現行犯ノ逮捕ハ特別裁判所ニ專屬スベキ事件ノ場合ニ於テモ之ヲ爲スコトヲ得ベシ(牧野三三一頁)。

(ハ) 検事ハ管轄地外ニ於テモ其ノ地ノ司法警察官吏ニ現行犯人ノ逮捕ヲ命ジ得ベシ(林上卷二一〇頁)。

(ニ) 親告罪ニ付告訴ナキ場合ニ現行犯人ヲ逮捕シ得ルヤニ付テハ勾留ノ項ニ詳記セリ

(ホ) 兩議院ノ議員ノ現行犯罪アリシトキ之ヲ直ニ逮捕シ得ルヤニ付テハ憲法第五三條參照
(ヘ) 此處ニ逮捕ト稱スル中ニハ逮捕狀ニ依ル逮捕ヲ包含セズ、後者ハ刑ノ執行ヲ爲ニスルモノナレバナリ。

其の例(犯行)ニ
在リテハ
現行犯ノ
行ハルニ
於テハ
急遽ヲ要シ
判事ノ勾引狀ヲ求ムルコト能ハザルトキハ、
検事ハ勾引狀ヲ發シ又ハ之ヲ他ノ
検事若ハ司法警察官ニ命令シ若ハ屬託スルコトヲ得(第一三三條第二號第三號)。

二、現行犯人其ノ場所ニ在ラザルトキ又ハ現行犯ノ取調ニ因リ其ノ事件ノ共犯ヲ發見シタル場合ニ於テ、急遽ヲ要シ判事ノ勾引狀ヲ求ムルコト能ハザルトキハ、検事ハ勾引狀ヲ發シ又ハ之ヲ他ノ検事若ハ司法警察官ニ命令シ若ハ屬託スルコトヲ得(第一三三條第二號第三號)。

第二、逮捕又ハ勾引後ノ處分(引渡、引致、勾留)

一、通常人現行犯人ヲ逮捕シタルトキ(第一二五條第二項)

速ニ之ヲ検事又ハ司法警察官吏ニ引渡スベシ、現行犯人タル軍人ヲ逮捕シタル場合ニモ同様引渡スコトヲ得ベシ。コノトキニハ成ルベク其ノ便宜ヲ計リ速ニ之ヲ受取ルベキモノトス(規範第八〇條)而シテ逮捕者ニ對シ同行ヲ強制スルコトヲ得ズト解ス。

二、司法警察吏現行犯人ヲ逮捕シタルトキハ逮捕手續書ヲ作成シ、又常人ヨリ現行犯人ヲ受取リタルトキハ逮捕願末書ヲ作成シ之ヲ速ニ司法警察官ニ差出シ現行犯人ヲ引渡スベク(規範第八一條)、該犯人ヲ司法警察官ニ引渡ス迄ハ其ノ自由ヲ拘束シ其ノ引渡ヲ爲スニアラザレバ其ノ職務

ノ執行ヲ終了シタルモノト云フヲ得ズ(昭和二、七、一一大判)

三、司法警察官自ラ現行犯人ヲ逮捕シタルトキハ逮捕手續書ヲ作成スベク(大阪司法警察執務細則第三九條第三項長崎細則第五四條第三項尤モ東京細則第四二條第二項京都細則第五〇條參照ノ要存ス)、常人若ハ司法警察吏ヨリ現行犯人ヲ受取リタル場合ニ於テハ逮捕ノ事由ヲ聽取リ逮捕調書ヲ作成スルヲ要ス(規範第八一條)。尤モ逮捕手續書ヲ徵シ逮捕事由ニ付取調べタルトコロ前記ノ通相違ナキヲ以テ之ヲ調書ニ代フト與書シテ手數ヲ省略スルヲ通例トス(長崎細則第五四條第二項參照)。

(イ) 第一二七條ノ「又ハ勾引狀ノ執行ヲ取ケタル被疑者ヲ受取リタルトキ」トアルハ他日ノ立法ヲ俟ツテ其ノ適用ヲ生ズルモノトス(大正一一、一〇、七、通牒平井三一〇頁參照)。

(ロ) 「留置ノ必要アリト思料スルトキ」トハ裁判所ガ公訴ヲ受ケタリトセバ被告人ニ對シ勾留狀ヲ發スル條件ヲ具備スル場合(第八七條第九〇條)ヲ謂フ(林二一四頁)。

(ハ) 送致先ハ當該事件ニ付管轄權ヲ有スル地方裁判所又ハ區裁判所若ハ相當官署(特別裁判所)ナリ(林二一四頁)。

(ニ) 四十八時間内ニ送致ノ手續即チ書類及證據物ト共ニ犯人ヲ送り出スコトノ實行ヲ命ズルニ止マリ同時内ニ檢事ノ手ニ到達スルコトヲ要スルモノニ非ズ、尤モ電話ノ交渉ノミニヨリ事件ノ

1. 任意
2. 任意
3. 任意

送致アリタリト爲スヲ得ズ(昭七、一一、一六法決)而シテ司法警察官ガ現行犯人ヲ檢事ニ送致シタル後ニハ被疑者訊問ヲ爲スコトヲ得ザルモノトス(昭九、五、四、法決)

(ホ) 現行犯人ノ一名ニ付第一二七條ノ規定シタル現行犯處分アリ且其ノ手續ノ繼續セル限りハ現場ヨリ逃亡シタル他ノ共犯者ニ對シテモ現行犯處分ヲ爲シ得ベシトノ判例(大正一五、一〇、二九大判)アレドモ之ニ付テハ有力ナル反對説アリ(小野判例批評參照)。

四、司法警察官吏、檢事若ハ司法警察官ノ命令ニ因リ現行犯人ヲ逮捕シ又ハ司法警察官、檢事ノ命令ニ因リ被疑者ニ對シ勾引狀ヲ發シタルトキハ速ニ之ヲ命令シタル檢事又ハ司法警察官ニ引致スベシ(第一二八條)。

五、檢事、他ノ檢事ノ囑託ニ因リ被疑者ニ對シ勾引狀ヲ發シタルトキハ速ニ之ヲ囑託シタル檢事ニ送致スベシ(第一二九條第三項)。

六、檢事、現行犯人ヲ逮捕シ若ハ之ヲ受取り又ハ勾引狀ノ執行ヲ受ケタル被疑者ヲ受取リタルトキハ被疑者ノ訊問ヲ爲シ得ベシ被告人訊問ニ關スル第一三三條乃至第一三八條ノ規定ハ第一三九條ニ依リ被疑者ヲ訊問スル場合ニ準用セラルルガ故ニ捜査官ハ被疑者ニ對シ人定訊問即チ先ヅ被疑者ニ對シ其ノ人達ナキコトヲ確ムルニ足ルベキ事項タル被疑者ノ氏名、年齢、職業、住居、出生地等ヲ訊問スベク(第一三三條)、豫告訊問即チ被疑事實ノ要旨ヲ告ゲ其ノ事實ニ付陳述スベキコ

トアリヤ否ヤヲ問ヒ(第一三四條第三四五條)、丁寧親切ヲ旨トシ其ノ利益トナルベキ事實ヲ陳述スル機會ヲ與ヘ、事實發見ノ爲必要アルトキハ被疑者ト他ノ被疑者又ハ證人ト對質(對質トハ同一場所ニ雙方ヲ會合セシメテ交互ニ訊問スルヲ謂ヒ直接問答セシムル意ニ非ズ)セシムルコトヲ得ベシ。而シテ檢事ガ訊問ヲ爲ス際ニハ書記ノ立會ヲ、司法警察官ノトキハ司法警察吏ノ立會ヲ要シ之ナキトキハ司法警察官ノ職務ヲ行フ者ヲシテ立會ハシムルモ差支ヘナシ(大正一三年通牒)尙後者ノ場合ノ訊問調書ハ司法警察官自ラ即時之ヲ作成スベク(第五九條大正七、七、二〇大判)夜間訊問、深夜ニ互ル訊問モ違法ニ非ザレドモ(大正九年、昭和七、七、二二大判)成ルベク夜間訊問ヲ避クベシ。

(イ) 勾留狀ヲ發スルニハ判事ガ勾留狀ヲ發スル場合ト同一條件ヲ具備スルコトヲ要ス(林二一七頁)。

(ロ) 檢事ガ現行犯人トシテ被疑者ヲ受取リタルトキハ該事件ガ現行犯ナルト否トヲ問ハズ之ヲ訊問スルコトヲ得ルモ檢事訊問ノ結果該事件ヲ現行犯ニ非ズト認ムルトキハ爾後現行犯トシテ其ノ他ノ強制處分ヲ爲スコトヲ得ズトノ判例アレドモ(大正一一、一二、二〇大判)、現行犯ト認シテ作成セラレタル訊問調書ハ無効ニシテ勾留處分ハ速ニ取消スベク(昭和七、一一、一八法決)又現行犯ナリト認ムベキ資料ナキ事件ナルニ拘ラズ檢事ノ訊問調書ヲ證據ニ引用スルハ

不當ナリトス。

(ハ) 連續犯牽連犯等一罪ノ一部ニ付現行犯タル要件ヲ具備セバ其ノ全體ニ付現行犯處分ヲ爲スコトヲ妨グズ(大正一四、一六、七、大判)。

(ニ) 現行犯ト非現行犯トガ併合罪關係ニ在ルトキハ一ノ訊問調書中ニ於テ現行犯事實訊問ノ後、問答體ヲ避ケ敘事的ニ被疑者ノ供述並辯解ヲ其ノ儘記載スルモ可ナリト説キ(昭和二、三、五大判)或ハ非現行犯ニ付テモ訊問調書ヲ作成シ得ベシト主張スル者アレドモ共ニ正當ニアラズ。

(ホ) 第一二九條ハ強行規定ナルモ二十四時間ハ單ニ訊問ノ始期ヲ定メタルモノト解スベク(オーストリア刑訴第一七九條參照)コノ時間ノ制限ニ違反シテ被疑者ヲ訊問スルハ違法ニシテ其ノ調書ハ之ヲ證據ト爲スコトヲ得ズ(昭和七、四、一八大判)從テ第一回被疑者訊問後之ヲ勾留シ二三日後第二回訊問調書ヲ作成スルモ其ノ效力ナシ、右訊問ノ目的ハ嫌疑事實ニ對スル被疑者ノ辯解聴取及ビ留置ノ必要ノ有無ヲ決スルニアリ。因ニ所謂赤紙事件又ハ身柄同行事件若ハ令狀請求事件トハ送致書ニ赤紙ヲ貼付シテ身柄在廳ノ旨ヲ表示シ急速ニ處理スルコトヲ要スル事件ヲ指稱スルモノナリ。

(ヘ) 本條ニ因ル勾留狀ノ勾留期間モ二月ナリ(大正一三、三、二六通牒)然レドモ實務家ハ強制捜査處分ニヨル勾留ニ準ジ必ズ十日以内ニ事件ヲ起訴スルカ然ラザレバ被疑者ヲ釋放スルヲ要ス。

- (ト) 本條ノ勾留狀ハ公訴提起後モ他管移送後モ共ニ其ノ效力存續スレドモ特別裁判所へ送致後ハ存續セズト説ク人アリ(平沼二九五頁)。
- (チ) 本條ニ依リ檢事勾留狀ヲ發シタル後其ノ事件罪ト爲ラズ又ハ公訴ヲ提起スルヲ適當トセザル事實ヲ發見シタル場合ノ如キハ不起訴處分ヲ爲シ被疑者ヲ釋放スベキモノトス(林二二八頁)。
- (リ) 本條ニ依ル勾留ニ付釋放ノ場合ニハ檢事ノ指揮ヲ要ス(大正一三、一六、一八回答)。
- (ヌ) 本條ノ勾留ニ對スル不服方法ニ付テハ第四七一條參照
- (ル) 少年ニ對スル勾留ニ付少年法第六七條ヲ參照スベク、尙現行犯ト雖モ犯人十四歳未滿ナルトキハ勾留ノ如キ強制捜査處分ヲ爲スコトヲ得ズ(昭和七、一二、一六判決)。
- (ヲ) 親告罪ニ付告訴ナキニ拘ラズ逮捕勾引及勾留ヲ爲シ得ルヤ。

A 逮捕引致シ得——蓋シ現行犯人ヲ逮捕シ得ルハ犯人ノ確定罪證ノ確保ニ關スル應急處分ヲ命ジタルモノナレバナリ(明治三十九年大判同三七、七、八大判牧野三三〇頁平井三〇六頁林二二二頁規第八二條)、尤モ此ノ場合ニハ速ニ告訴權者ニ就キ告訴スルヤ否ヤヲ確カメ告訴ノ提起ナキトキハ直ニ釋放セザルベカラズ。

B 勾引シ得ズ——親告罪ニ付告訴又ハ請求アリタル場合ニ非ザレバ第一二三條ノ適用ナシ、本條ハ急速ヲ要スル事情アリ起訴シテ勾引狀ヲ求ムル邊ナキ場合ヲ云フモノナレバ自ラ起訴

ヲナスニ必要ナル訴訟要件ヲ具備スルコトヲ前提トナスモノナレバナリ(林總則上二〇七頁平井三〇三頁)。

C 勾留ハ一般ニ之ヲ爲スコトヲ得ズ。

第二五五條ニ依ル勾留モ亦然リト説クモノアレドモ(牧野三三〇頁)場合ヲ區別シ第一二九條ニ依ル勾留ハ消極ニ解スベク、第二五五條ノ勾留ニ付テハ積極説ヲ採用スルヲ正當トスベシ(林總則上二一七頁各則上四〇頁平井五〇二頁及強制處分請求ノ項參照)。

第三、押收及搜索

- (一) 人ノ住居又ハ人ノ看守スル邸宅、建造物若ハ艦船ノ内ニ現行犯アル場合ニ於テ急速ヲ要スルトキ。
- 檢事又ハ司法警察官ハ何時ニテモ其ノ場所ニ入り押收又ハ搜索ヲ爲スコトヲ得(第一七一條)ノ場合ニハ第一五七條第二項ニヨリ立會人ヲ要ス、又犯人ヲ逮捕スル爲メ搜索ヲ爲スコトヲ得ベシ(第一七二條前段)(コノ場合ニハ立會人ヲ要セズ第一五七條第二項第一七四條第三項)。
- (二) 現行犯人ヲ逮捕スル爲メ追行シタル場合ニ於テ犯人、人ノ住居等ニ逃入りタルトキ亦同ジ。
- (三) 第一二三條各號ノ場合又ハ現行犯人ヲ逮捕シ若ハ之ヲ受取りタル場合ニ於テ急速ヲ要スルトキハ公訴提起前ニ限リ檢事自ラ押收若ハ搜索ヲ爲シ又ハ之ヲ他ノ檢事若ハ司法警察官ニ命令シ若ハ

警察官ハ何時ニテモ其ノ場所ニ入り檢證ヲ爲スコトヲ得(第一八一條)。

- (二) 第一二三條各號ノ場合又ハ現行犯人ヲ逮捕シ若ハ之ヲ受取りタル場合ニ於テ急速ヲ要スルトキハ公訴提起前ニ限り檢事ハ檢證ヲ爲シ又ハ之ヲ他ノ檢事若ハ司法警察官ニ命令シ若ハ囑託スルコトヲ得ベク(第一八〇條第一項)司法警察官ハ檢證ヲ爲シ又ハ之ヲ他ノ司法警察官ニ命令シ若ハ囑託スルコトヲ得ベシ(第一八〇條第二項)。

- (イ) 檢事ガ現行犯人ノ一部ニ對シ公訴ヲ提起シタル後ト雖モ其ノ取調ニ依リ事件ノ共犯者ヲ發見シタルトキハ之ニ對スル公訴提起前ニ限り檢證ヲ爲シ得ルモノトス(昭和二、二一、八大判)。

- (ロ) 第一八二條ニ變死者トハ不自然ナル死亡ヲ遂ゲタル者ニシテ其ノ死因不明ニシテ犯罪ニ基因スル疑アル者ヲ謂フ(昭和六、五、二二法決)。

- (三) 檢證ハ五官作用ニ依リ搜查裁判ヲ爲スニ必要ナル事柄ノ状態ヲ認識スルコトヲ目的トスル手續ナレバ之カ實驗ヲ爲スニ際シ被害者其ノ他ノ者ヲ立會ハシメ檢證ノ目的ノ爲其ノ他必要ナル状態ヲ指示陳述セシメ之ヲ檢證調査ニ記載スルコト法ノ禁スルトコロニ非ザルト同時ニ右指示陳述ヲ爲サシムルニハ證人訊問ノ手續ニ依ルコトヲ要スルモノニ非ザルト絮説ヲ要セズ(昭和九、一、一七大判)。

第五、證人訊問、鑑定

第一二三條各號ノ場合又ハ現行犯人ヲ逮捕シ若ハ之ヲ受取りタル場合ニ於テ急速ヲ要スルトキハ公訴提起前ニ限り檢事ハ證人、鑑定人ヲ訊問シ又ハ其ノ訊問ヲ他ノ檢事若ハ司法警察官ニ命令シ若ハ囑託スルコトヲ得ベク(第一二四條第一項第二二八條)、司法警察官ハ證人、鑑定人ヲ訊問シ又ハ其ノ訊問ヲ他ノ司法警察官ニ命令シ若ハ囑託スルコトヲ得ベシ(第一二四條第二項第二二八條)。

- (イ) 第一二四條ノ場合ニ於テ召喚ニ應ゼザル證人アルトキハ檢事、司法警察官ハ第一九一條ニ依リ勾引狀ヲ發スルコトヲ得(大正二、二、二七通牒)。

- (ロ) 司法警察官ガ獨立シテ爲シタル證人、鑑定人訊問又ハ檢證ノ爲ニ要シタル諸費用ハ檢事局ノ支辨スベキモノニ非ズ(大正一三、四、一七刑事局長ヨリ警保局長ヘノ回答)

- (ハ) 檢事ガ第一八二條ニヨリテ檢證及死體ノ解剖ヲ爲シタル場合ニ於テモ第一二三條各號ノ場合ニ非ザル限り鑑定ヲ命ズルコトヲ得ズ(大正一五年刑四四六頁大判)。

- (ニ) 此ノ場合ニ於テ檢事、司法警察官ハ證人ヲシテ宣誓ヲ爲サシムルコトヲ得ズ(第一二五條)
- (ホ) 現行犯人ヲ逮捕シタル場合其ノ事件ノ證人ニ對シ證人訊問調査ヲ作成セズ任意ニ聽取書ヲ作成スルハ法ノ禁ゼザルトコロナリ(第一二七條昭和九、五、四法決)。

(一) 鑑定資料ノ範圍

- (i) 鑑定人ハ其ノ自由ナル意見ニ依リ如何ナル資料ト雖モ不法性ヲ有セザル限り之ヲ鑑定ノ用ニ

供スルコトヲ得ベキモノナルヲ以テ鑑定命令ニ於テ特ニ制限ヲ受ケザル以上檢事聴取書ノ如キ書類ヲモ地方裁判所事件ニ付之ヲ資料トシテ鑑定ノ用ニ供スルコトヲ得ベシ(昭和一一、一一、一六大判)

(ii) 刑訴第二二三條第二二四條所定ノ如キ人權風俗等ニ重大ナル關係アル事項等ニ付テハ許可ヲ受クルコトヲ要スレトモ其ノ他ニ關シテハ鑑定人ニ於テ自由ニ之ガ取調ヲ爲スコトヲ得ルモノト謂ハザルベカラズ故ニ主治醫ノ言ヲ參考資料ニ供スルコトハ違法ヲ以テ目スベキモノニ非ス(昭和一〇、一一、二四大判)

(ト) 鑑定事項ノ一例

一、損傷ノ部位、程度及其ノ種類

一、働キタル物及其ノ種類並其ノ用法

一、被害者ノ抵抗シタル形跡ノ有無

一、死亡ノ原因

一、死後ノ經過時間

一、死亡直前ニ於ケル性交行爲ノ有無

第六、通譯(第二三六條、第二二八條、第二一四條等)

第四目 現行犯ニ關スル書類ノ様式(長崎細則第五四條乃至五七條)

一、逮捕手續書(様式一二二號)

如何ナル事實ニヨリ現行犯ト思料シタルカノ具體的記載ヲ要ス(石井檢事)

二、逮捕調書(様式第一一號)

三、逮捕願末書(様式一三三號)

四、被疑者訊問調書(長崎細則五五條様式一四號ノ一、二)

五、證人訊問調書、鑑定人、通事訊問調書(細第五六條様式一五號一六號)

六、搜索調書、押收調書、搜索押收調書(細第五六條様式一七號乃至一九號)

七、檢證調書(様式二三號長崎細則第五七號)

第四節 強制處分ノ請求

第一款 總 說

一、搜查ノ目的ハ、犯人ヲ探查シ證據ヲ蒐集シ公訴ノ提起及實行ノ資料ヲ得ルニ在リ、此ノ目的ヲ達スル爲ニハ、手段方法ニ制限ナク必要ナル取調ヲ爲スコトヲ得、然レドモ搜查ハ原則トシテ任意處分ニシテ、強制ノ處分即チ國家ノ權力ヲ行使シテ爲ス處分ハ別段ノ規定アル場合ニ非ザレバ之ヲ爲スコトヲ得ズ(刑訴第二五四條第一項)、今檢事が搜查ニ付強制ノ處分ヲ爲シ得ル別段ノ規定アル場合ヲ列擧

スレバ左ノ如シ。

- (一) 要急事件及現行犯事件ニ對スル強制處分
- (イ) 要急事件即チ急速ヲ要スル場合ニ於ケル被疑者ノ勾引(第一二三條)
- (ロ) 現行犯人ノ逮捕引致(第二二四條乃至第二二八條)逮捕狀ニ依ル逮捕ハ、刑執行ノ爲ニスルモノニシテ現行犯人ノ逮捕トハ其ノ性質ヲ異ニス
- (ハ) 現行犯及要急ノ場合ニ於ケル被疑者ノ訊問竝ニ勾留(第一二七條、第一二九條、第一三九條)
- (ニ) 要急ノ場合ニ於ケル押收、搜索(第一七〇條乃至第一七四條)
- (ホ) 要急ノ場合ニ於ケル檢證(第一八〇條乃至第一八三條)
- (ヘ) 要急ノ場合ニ於ケル證人訊問(第二二四條乃至第二二七條)
- (ト) 要急ノ場合ニ於ケル鑑定人、通譯人、翻譯人訊問(第二二八條第二三六條)
- (二) 變死體ノ檢視ニ繼グ檢證所謂繼續檢證(第一八二條第二、三項)
- (三) 第二五五條ニ依ル判事ノ爲ヌ強制處分、之レ亦捜査上ノ強制處分ノ一場合ナリ
- 二、公務所ニ對スル報告ノ要求(第二五四條第二項)ハ強制處分ニ非ズシテ任意處分ニ屬スガ故ニ其ノ項ニ於テ詳述スベシ、コノ要求ヲ受ケタル公務所ハ、公務所ノ秘密、帝國ノ安寧、信書ノ秘密ニ關スル場合等正當ノ理由アル場合ニ非ザレバ之ヲ拒絕スルコトヲ得ズ。

公務所ニ對シテ記録等ノ送付ヲ求ムルコトヲ得ルヤニ就テハ、積極說ト消極說トアリ即チ左ノ如シ。

(1) 報告ヲ求ムトハ、單ニ或事實關係ニ關スル回答又ハ通報ノミナラズ、公務所ノ保管スル記録其ノ他ノ書類ノ送付ヲ求ムルコトヲ包含ス(小山二一六頁)。

(2) 報告ヲ求ムルコトノ中ニハ物ノ送付ヲ求ムルコトヲ包含セズ(平井四九三頁)。

(3) 第二五四條第二項ハ報告ニ關スル規定ニシテ書類ノ送付ニ關スル規定ニ非ズ、況ンヤ登記簿及其ノ附屬書類ノ如キハ不動産登記法第二二條ノ規定アルヲ以テ捜査機關ハ之ガ送付ヲ求ムベキモノニ非ズ(登記法施行細則第二二條非訟第一五七條大正一四年法決參照)。

(4) 檢事又ハ司法警察官ハ公證人ニ對シ公正證書ノ内容ニ關スル報告ヲ求ムル場合ハ格別、謄本ノ請求ヲ爲スベカラズ、公證人ハ謄本ノ請求自體ニハ應ズルヲ要セザレバナリ(公證人法第四條第二五條第四條第四七條第五一條昭和六、六、二二通牒參照)但シ檢事ハ公正證書ノ原本ヲ閱覽スルコトヲ得(公證人法第四四條第五項)。

第二款 第二五五條ニ所謂強制處分ノ性質

第一、檢事ハ特定ノ場合ニ限り強制捜査處分ヲ爲スコトヲ得ベシト雖モ尙夫レ以外ニ於テモ強制力ヲ行使スルニ非ザレバ捜査ノ目的ヲ達シ得ザル場合アリ、例ヘバ犯人證據物ヲ携帯シテ逃走セントシ速ニ留置セザルベカラザルコトアリ、證人疾病ノ爲命且夕ニ迫リ直ニ陳述ヲ聞ク要生ズルコトアルベク、又

註 被告人不明の場合ニハ、豫審請求ヲ爲スコトヲ得ズ、之レ被告人ヲ指定スルコトヲ得ザルヲ以テナリ（第二九一條參照）。

（四）親告罪ニ付テモ理論上ニ於テハ告訴提起前、強制處分ノ請求ヲ爲スヲ妨グルコトナシ。

（一）親告罪ノ告訴ハ公訴提起ノ條件ニシテ、捜査開始ノ條件ニ非ザレバナリ（林各則上卷四〇頁、平井五〇二頁）。

（二）檢事ハ告訴ノ有無ヲ問ハズ捜査權ヲ有ス（明治四三、六、一四大判）。

（三）被疑者勾留ノ強制處分請求ハ之ヲ爲スコトヲ得ズト説ク人アリ（牧野三三〇頁）。

第五款 強制處分請求ノ形式

（一）強制處分請求ノ手續ニ就テハ、法律ニ別段ノ規定ナキヲ以テ（第二五五條第一項）檢事ハ公訴提起ノ手續ニ關スル第二九〇條ヲ準用スベキモノニアラズ（大正二二、一一、二七通牒尙小山三二二頁參照註）。

註 口頭又ハ電話ニ依ル強制處分ノ請求ヲ不可ナリトスル説アリ。又其ノ請求ノ形式ニ付何等ノ定メナキガ故ニ、口頭又ハ電話ニテモ差支ナシト説明スル人モ存ス（平井新三六四頁）。

（二）檢事ガ強制處分ヲ請求スルニハ必ず被疑事實ヲ開示シテ其ノ處分事項ヲ具體的ニ指定セザルベカラザルコト（大正二二、一一、二七同一四、五、一通牒）ニ特段ノ注意ヲ拂フコトヲ要ス。

本條ノ請求ハ、豫審請求ノ如ク全事件ニ對スル包括的ノモノニ非ズシテ事件ノ一部ニ對スル特定のモノナリ、故ニ押收、搜索ヲ爲スニハ其ノ場所、物件ヲ指示シ、證人ヲ訊問スルニハ證人タルベキ者ヲ指示スベク、單ニ被告事件ヲ表示シ必要ナル證據ノ蒐集ヲ請求スト謂フガ如キハ本條ノ認ムルトコロニ非ズ（平井四九五頁赤羽四〇三頁）。

（三）強制處分請求書ノ定型

被疑者 氏 名 不 詳 者

右〇〇被疑事件ニ付左記ノ處分相成度及請求候也

昭和十二年四月五日

〇〇地方 區裁判所檢事局

檢 事 何 某團

〇〇地方 區裁判所

（豫審）判 事 御中

被 疑 事 實

被疑者ハ何日何處ニ於テ何々ヲ爲シタルモノナリ

請 求 事 項

- 一、被疑者ノ訊問並ニ勾留
- 二、右犯罪現場及其ノ附近ノ檢證
- 三、死因ノ鑑定
- 四、證據物件ノ押收

第六款 強制處分ノ請求事項

強制處分ノ請求ヲ爲シ得ベキ事項ハ (一)被疑者ノ訊問 (二)被疑者ノ勾留 (三)證人ノ訊問 (四)鑑定 (五)押收 (六)搜索 (七)檢證ノ七種ニ限定セラレ居レリ(註)。

註 檢事ハ右ニ列記セル處分以外ノ強制處分例ヘバ被疑者ノ勾引ノミノ請求ハ之ヲ爲スコトヲ得ズ(赤羽四〇二頁參照)、但シ被疑者訊問ノ請求ヲ受ケタル判事ニ於テハ第八六條第八七條ニ依リ被疑者ノ勾引ヲ爲スコトヲ得(大正一一、一〇、七同二三、一〇、二〇通牒)ベキコトハ茲ニ詳述スルヲ俟タザルトコロナリ。

檢事ガ被疑者ノ勾留ノミヲ請求シタルトキニ於テモ判事ハ被疑者ノ勾引ヲ爲スコトヲ得ベク(小山三三二頁)又其ノ訊問ヲモ爲シ得ベシ之レ被疑者ノ勾留ヲ認メタル以上ハ勾留ノ前提トナルベキ被疑者ノ勾引並ニ訊問ハ當然相隨件シテ行ハルベキモノナレバナリ(赤羽四〇二頁)。

一、被疑者ノ訊問

(イ) 惡質ナル犯人ハ所謂強制處分ニ依ル取調ノ際ニハ自白スルモ其ノ後取調ヲ爲サズ暫ク放置セバ否認スル傾向甚ダシク而モ一度否認スレバ再ビ自白セシムルニハ多大ノ困難ヲ感ジ時日ヲ要スルヲ以

テ之ガ訊問ニ當リテハ調書ノ完璧ヲ期シ犯人ニ否認ノ機會ヲ與ヘザル様熟慮萬考精密周到ナルコトヲ要ス。

(ロ) 一旦被疑者ノ訊問及勾留處分ヲ爲シタル後更ニ訊問ノ必要ヲ認メタルトキハ引續キ之ガ訊問ヲ爲シ調書ヲ作成スルモ有效ナリ、一日中ニ訊問ヲ終了セザルベカラザルモノニアラズ又訊問ハ一回ニ限ル要ナキモノトス。

(ハ) 被疑者訊問ノミニ付豫審判事ニ對シ出張ヲ求ムルモ、判事ハコノ出張ノ請求ニ應ズル義務アルコトナシ。

二、被疑者ノ勾留

(一) 勾留ハ被疑者ノ訊問ヲ爲シタル後ニ非ザレバ爲スコトヲ得ズ(註)。

註、勾留ノ強制處分請求アリタル場合ニ於テ被疑者ヲ訊問セズシテ勾留スルコトヲ得ズ(大正一一、一二、二七通牒大正一一、五、三刑事局長回答)

(二) 檢事其ノ所屬裁判所ノ管轄區域外ニ於テ勾留ノ強制處分ヲ必要トシ他ノ裁判所所屬ノ檢事ニ之ヲ囑託シ、受託檢事ヨリ其ノ所屬裁判所判事ニ之ヲ請求シタル場合ニ其ノ留置刑務所ヲ囑託檢事所屬地ノ刑務所ニ指定スルコトヲ求メ得ベシ(大正一四、五、一通牒平井四九九頁參照)而シテコノ被疑者勾留ノ囑託ハ、單ニ被疑者ニ對スル勾留狀ノ發付ノミヲ求ムベキモノニアラズシテ、被疑事件ノ

犯罪事實ヲ開示シ之ニ基キ被疑者ヲ訊問ノ上勾留狀發付アリタキ旨ヲ請求スベキモノナリトス(同上通牒)。

(三) 其ノ所在地ニ刑務所又ハ刑務支所ナキ區裁判所ニ於テ發スル勾留狀ニハ現實ニ勾置スベキ何々警察署内留置場ト記載スルヲ妥當トス(昭六、三、一三法決)尤モ其ノ地ニ刑務支所等アル場合ニ於テハ檢事ハ勾留ノ場所ヲ指定スル權限ナシト解スベシ、然シ判事ガコノ檢事ノ指定ノ請求ニ應ズルハ毫モ不法ニアラズ。

(四) 強制處分ニ依ル勾留中ノ被疑者ニ對シ接見禁止等ノ處分ヲ爲シ得ルヤノ問題ニ付テハ消極ノ取扱ヲ爲ス裁判所ナキニアラザルモ昭和二年五月三十日實務家會同ニ於テハ積極說多數ヲ占メ(司法研究第四輯九五頁參照)其ノ後ハ積極ノ取扱ヲ爲ス裁判所多シ。

(五) 強制處分ニ依リ勾留中ノ被疑者宛若ハ同人發ノ信書ハ之ヲ檢閲シ得ベキモ、其ノ授受ハ原則トシテハ差止メ得ズト解スベシ(註)。

註一、問 刑事訴訟法第一二三條及第一二九條ニ依リ勾引又ハ勾留セラレタル被疑者ニ對シテハ、第一一條、第一一二條ノ準用ナキヲ以テ、此等ノ被疑者ガ他人ト授受スル信書ニ就テハ典獄限リノ檢閲ヲ以テ足ルコトト思料候モ信書ニシテ不適當ト認メタル場合典獄トシテ之ガ發受ヲ拒否スル權能ナク而モ之ヲ檢閲ノ爲檢事ニ提示スルコトモ聊カ穩當ナラズト思料ス如何ニ處理スベキカ。

答 被疑者ニ付明文ナシト雖モ法ノ精神解釋トシテ被告人ト同一ニ取扱フベキモノトス(大正一三、二、二五行刑局長回答)

註一、繫屬事件ニ關係ナキ脅迫文句例ヘバ釋放後打殺シ遣ルゾトノ如キ記載アル手紙ハ監獄法施行規則第一三〇條ニ依リ刑務所ニ於テ之ヲ差止メ發受ヲ許サルコトニ取扱フベキモノナリ(大正一三年行刑局長通牒)。

註三、警察署ニ留置セル被疑者ニ係ル信書ニ就テモ同様ナリ(昭和二年刑事局長回答)

(六) 強制處分ニ依リ勾留中ノ被疑者ニ對シ、檢事ハ取調ヲ進メ同人ノ聽取書ヲ作成スルコトヲ得ルヤ勿論ナリ、此ノ規定ハ強制處分ニ非ザル檢事ノ搜查權ノ行使ヲ除外スルモノニ非ズ即チ檢事ハ右強制處分中ノ被疑者ニ對シテモ當該判事ノ職權行使ヲ妨ゲザル限リ其ノ任意陳述ヲ聞キ聽取書ヲ作成スル等普通ノ搜查ヲ爲スコトヲ妨ゲザルモノトス(昭七、八、八大判)。

(七) 強制處分ニ依ル勾留ハ起訴前被疑者ノ逃走及證據湮滅ヲ防グ爲己ムヲ得ザル場合ニ於ケル機宜ノ處分ナルヲ以テ明リニ之ガ請求ヲ爲スガ如キハ嚴ニ避ケザルベカラズ自白ヲ得ルノ手段ニ供スルガ如キコトアルベカラズ。

三、證人ノ訊問、鑑定

(一) 強制處分ニ於テ宣誓シタル證人モ豫審ニ於テハ更ニ宣誓ヲ爲サシムルコトヲ要ス(昭和五年大判

参照。

(二) 鑑定人ニ付テモ同様ナリ(註)

註 起訴前ノ強制處分ト起訴後ノ訴訟手續ニ屬スル豫審處分トハ、同一ニ論ズベキモノニ非ザルヲ以テ、從令強制處分手續ニ於テ既ニ一度宣誓ヲ爲サシメタル鑑定人ト雖モ豫審請求ニ基キ更ニ之ガ訊問ヲ爲ス場合ニ於テハ、新ニ宣誓ヲ爲サシメザルベカラズ(昭和六、二、八大判)

(三) 強制處分ニ依リ被疑者ノ精神鑑定ヲ求メラレ其ノ鑑定ヲ爲サシムルニ付被疑者ヲ病院其ノ他相當ノ場所ニ留置スル場合ニハ十日以上ノ期間ヲ期間ト定ムルコトヲ得レドモ妥當ニアラザルヲ以テ斯ル場合ニハ檢事ハ起訴手續ヲ採ルヲ可トス。

第七款 強制處分後ノ處置

一、判事本條ノ處分ヲ爲シタルトキハ、速ニ之ニ關スル書類及證據物ヲ檢事ニ送付スベシ(第二五六條) 豫審判事が強制處分ノ請求ヲ受ケ現場ニ於テ證據品ヲ押收シタル場合ニ立合檢事ヲ介シ司法警察官ヨリ捜査ノ爲即時之ガ貸與方ヲ申出デ貸與ヲ受タルモ差支ヘナシ、之レ檢事が引渡ヲ受タルコトト同一ナレバナリ。

二、檢事ハ起訴、不起訴、中止又ハ他應送致等ノ處理ヲ爲スベキモノトス。

三、勾留セル被疑者ニ對スル處分

(一) 十日内ニ公訴ヲ提起セザルトキハ檢事ハ一日モ速ニ被疑者ヲ釋放スベシ尤モ之ニ關スル被疑事件ハ必ズシモ十日内ニ起訴、不起訴等ノ終局處理ヲナス要ナシ(昭和一二、三、一五大判参照)。

(二) 十日ノ期間滿了前ト雖モ事件ヲ起訴セザルコトニ決シタルトキ又ハ勾留ノ必要ヲ認メザルニ至リタルトキハ直ニ釋放スベキモノナリ(小山三二三頁、平井五〇三頁)而シテ被疑者釋放ノ手續ニハ別段勾留取消ノ裁判アルコトヲ必要トセズ(赤羽四〇六頁反對平井新三六八頁。註一、二)。

註一、檢事公訴ヲ提起セバ勾留並ニ押收ハ總則ノ規定ニ從ヒ裁判所又ハ豫審判事ノ爲シタルト同一ノ效力ヲ有スルニ至ルベキコト言フ俟タズ、公訴ヲ提起セザルトキハ其ノ勾留及押收ハ當然消滅スベキモノトシ別ニ決定ヲ爲サザルモ檢事ハ釋放又ハ還付ノ處分ヲ爲サザルベカラズ(平沼四二六頁)。

註二、被告人ノ勾留期間滿了セルトキハ橋事ノ指揮ヲ要セズ刑務所ニ於テ直ニ釋放スベキモノナリ(一三、二、一八行刑局通牒)

(三) 本條ノ規定ニ依リ被疑者ヲ勾留シ十日内ニ起訴シタルトキハ其ノ勾留ノ期間ハ二月ニシテ(大正一三、三、五通牒) 起訴前ノ勾留期間ハコノ二月ノ期間(註)内へ通算スベキモノトス從ツテ「本條ノ規定ニ依リ被疑者ヲ勾留シ十日内ニ起訴シタルトキハ改メテ勾留狀發付ノ要ナシ」(平沼前掲)。

註 現行犯事件ノ勾留期間ハ二月ナリ。「第二二九條ノ勾留狀ノ效力ニ關シ疑義ヲ懷ク向有之モ同條ニ依リ檢事勾留狀ヲ發シタルトキハ速ニ當該事件ノ處理ヲ爲スコトヲ要スルハ勿論ナレドモ勾留狀ノ效力ニ付テハ第二五七條ニ於ケルガ如キ別段ノ規定ナキヲ以テ勾留ノ期間ハ二月ナリトス(大正一三、三、二六

通牒。

一四二

(四) 勾留期間ノ計算

勾留期間ノ計算ニ就テハ時効期間ト同ジク、初日及刑訴第八一條第三項ニ定ムル日ニ該當スル期間ノ末日モ共ニ之ヲ期間ニ算入スベク(大正一二、一二、二七通牒)勾留ノ期間ハ指定ノ監獄又ハ之ガ代用監獄ニ引致收容シタル日ヨリ起算スベキモノニシテ(大正一二、一二、二七通牒、昭和一〇、七、一一刑事判例審査會決議及昭和五、一二、一九法決、昭和一〇、九、二七法決、滿刑訴第九五條第二項平井一八二頁)被疑者勾留ノ日ヨリ起算セズ故ニ護送途中ノ日數ハ之ヲ勾留期間ニ算入スベキニアラズトシテ取扱フヲ要ス。

四、押收物ニ對スル處分

第二五七條第二項及前掲平沼四二六頁參照。

五、第二五五條ニ依リ爲シタル判事ノ處分ノ效果

公訴時効ハ第二五五條ノ規定ニ依リ爲シタル判事ノ處分ニ依リ中斷ス(第二八五條第一項本文)。(1) 判事ノ處分ニ依ルモノナルガ故ニ檢事ノ爲シタル強制處分ノ請求自體ヲ包含セズ。(2) 強制處分ニ依リ判事ノ發シタル勾引狀勾留狀ニ付檢事ノ執行指揮書ニ因リ司法警察官吏ノ爲ス執行モ、判事ノ命令狀ニ因リ司法警察官ノ押收處分モ時効中斷ノ事由トナラズ(公訴時効ノ項參照林)

各則上卷一〇四頁、註)。

註 強制處分ノ請求ノミナラズ檢事司法警察官ノ搜查處分ハ急連事件(第一二三條)現行犯事件(第一三〇條)ニ付爲シタル處分ト雖モ時効中斷ノ效力ヲ生ズルモノニ非ズ(平井五五九頁)。

六、強制處分ニ因ル費用

(一) 檢事ノ請求シタル強制處分ニ因リ證人等ニ支給シタル金額ハ所謂訴訟費用ニ非ズ(註)尙、搜查費用ノ詳細ニ付テハ第八章ヲ參照スベシ。

註 訴訟費用ノ範圍ハ大正一〇年法律第六八號刑事訴訟費用法第一條ニ於テ定メラレ同條ハ辯護人ニ支給シタル報酬、檢事、司法警察官ノ強制又ハ任意ノ搜查處分竝ニ第二五五條ニ依リ檢事ノ請求シタル強制處分ニ因リ支給シタル金額ハ包含セズ即チ之等ハ刑事訴訟法第一編第一章ノ訴訟費用ニ該當セズ(平井四三七頁四六一頁參照)尤モ「第二一八條第二二九條ノ規定ハ檢事ガ訊問シタル證人等ニモ其ノ適用アルモノトス」(昭和九、一一、九法決)。

(二) 檢事ノ請求シタル強制處分ノ場合ニ於テ判事ノ召喚ニ應ジタル者竝ニ現行犯等ニ付キ處分ヲ爲ス場合ニ於テ檢事ノ召喚ニ應ジタル者及檢事ノ命ニ依リテ司法警察官又ハ其ノ職務ヲ行フ者ノ召喚ニ應ジタル者ニ旅費日當ヲ給與スルニハ大正一三年五月二九日司法省令第一號「檢事ノ請求、命令又ハ呼出ニ係ル證人等ノ旅費日當及止宿料竝特殊ノ鑑定等ニ付相當金額給與方」ニ依ルベキモノトス。

一四三

- (三) 檢事が捜査ノ爲呼出シタル者ニ對スル旅費日當等ノ給與ニ付テハ各個ノ場合、殊ニ出頭シタル者ノ生活狀態等ヲモ考慮ニ加ヘ給與ノ適度ヲ失セザル様留意スルヲ要ス。
- (四) 司法警察官ガ檢事ノ指揮命令ニ依ラズ獨立シテ證人訊問ヲ爲シタル場合ノ日當等ハ檢事局ニ於テ支給スルヲ得ズ(大二三、四、一七回答)。
- (五) コノ旅費日當請求書ハ一件記録ニ綴込マザルヲ可トス蓋シ實務上訴訟費用ト混同シ徵收セララル危険ナシトセザレバナリ。

六 大正一三年五月二九日司法省令第一一號。

- 第一條 左ニ掲グル者ニハ本令ノ定ムル處ニ依リ旅費日當及止宿料ヲ給與スルコトヲ得。
 - 一、刑事訴訟法第二五五條ノ規定ニ依リ檢事ノ請求シタル強制ノ處分ニ付豫審判事又ハ區裁判所判事ノ召喚シタル證人、鑑定人、通事又ハ翻譯人。
 - 二、刑事訴訟法第二一四條第一項第二二八條又ハ第二三六條ノ規定ニ依リ檢事又ハ檢事ノ命令ヲ受ケ司法警察官若ハ其ノ職務ヲ行フ者ノ召喚シタル證人、鑑定人、通事又ハ翻譯人。
 - 三、犯罪捜査ニ付檢事ノ呼出ニ應ジテ出頭シタル者。
- 第二條 鑑定、通事又ハ翻譯ニ付數多ノ時間特別ノ技能又ハ費用ヲ要スルトキハ日當ノ外相當金額ヲ給與スルコトヲ得。

第三條 刑事訴訟費用法第二條、第三條第一項、第四條及第五條ハ前ニ掲グル給與ノ金額ニ付之ヲ準用ス前項ノ金額ハ第一條第一號ノ場合ニ在リテハ豫審判事又ハ區裁判所判事、第二號、第三號ノ場合ニ在リテハ檢事之ヲ定ム。

附 則

大正十年司法省令第一二號ハ之ヲ廢止ス。

第四章 令狀ノ執行

第一、總 說

一、令狀ノ種類

令狀トハ召喚狀、勾引狀及勾留狀ノ三者ヲ謂ヒ、逮捕狀ヲ包含セズ。但シ司法警察職務規範ニ於テハ之ヲ令狀ノ一トシテ取扱ヒ居レリ(刑訴第五五一條、五五二條、規範第百四條以下板倉一三九六頁以下)。

二、令狀ノ性質、方式

- (一) 裁判所ノ發スル令狀ハ決定又ハ命令ナレドモ、捜査機關ノ發スルモノハ單ナル處分ニ過ギズ(平井新一九八頁)。

(二) 現行法ニ於テハ令狀ノ正本ヲ認メズ(舊刑訴第二〇六條赤羽二〇四頁)故ニ第一百一條ニ於ケル數通ノ勾引狀ハ何レモ原本ナリ。因ニ勾留狀ハ同時ニ數通ヲ發スルコト能ハズ(赤羽二三八頁反對牧野)。

三、效力

(イ) 總テ令狀ハ之ヲ發シタル被疑事件又ハ被告事件ニ限り其ノ效力ヲ有スルモノニ過ギズ(明治四
五、二、一、大正九、三、一八大判昭和一二、一一、一二法決反對板倉一四二五頁以下)、故ニ放
火窃盜事件ガ併合罪ヲ爲ス場合ト雖モ放火事件ニ關シテ發シタル勾留狀ノ效力ハ之ヲ窃盜事件ニ及
ボスコトヲ得ズ、サレバ放火ガ第一審裁判所ニ於テ免訴又ハ無罪トナリ確定シタル場合ノ如キハ遲
滞ナク窃盜事件ニ付勾留狀ヲ發シ置クニアラザレバ不當ノ拘束トナルヲ以テ特ニ注意ヲ要ス。尙コ
ノ問題ハ未決勾留ノ通算ニモ重要ナル關係ヲ有ス即チ放火事件ニ於ケル未決勾留日數ハ窃盜事件ノ
本刑ニ算入スルコトヲ得ザルヤ論ヲ俟タズ。

(ロ) 尤モ強制處分ノ請求ニヨリ被疑者ヲ勾留シタル事件名ト起訴後ノ事件名トガ相違スルモ事件其ノ
モノノ同一性ニ變更ナキ限り曩ニ發シタル勾留狀ハ依然其ノ效力ヲ有ス從テ之ヲ取消シ更ニ新事件
名ニ依ル勾留狀ヲ發布スベキモノニ非ズ勾留ヲ更新スル場合ニ於ケル事件名モ亦之ヲ踏襲スレバ足
ルモノトス(昭和一二、九、一七法決)。

四、伊太利國臣民ニ對シ令狀執行ノ場合通報ノ件(昭和一二、一〇、一二二局長通牒)。

第二、召喚狀

一、意義

第三 召喚狀ハ裁判所其ノ他權限ヲ有スル者ガ被告人、證人、鑑定人、通事等ヲ一定ノ年月日時ニ一定ノ
場所ヘ出頭セシムル命令狀ヲ謂フ(第八四條、第一九二條、第二二八條、第二三六條、第三二〇條第三
項參照)。

二、條 件

- 1 皇族ハ勅許ヲ得ルニ非ザレバ裁判所ニ召喚スルコトヲ得ズ(皇室典範第五十一條)。
- 2 被告人ノ住居氏名分明ナラザルトキハ召喚狀ヲ發スルコトヲ得ズ(第七八條第九五條參照)。

三、召喚狀ノ記載事項(第九七條第一九四條)

五「記名捺印スベシ」ト規定セルヲ以テ裁判長等ハ署名スルコトヲ必要トセズ。

四、召喚狀ノ送達(第九九條、第七五條以下第八四條、第三二一條)。

- (イ) 辯護人ヨリ公判期日請書ヲ提出セバ同人ヘ召喚狀ヲ送達シタルト同一ノ效力ヲ有ス(昭和八、
七、一八大判)。其ノ書式ニ付テハ定メナシ。
- (ロ) 公判期日ヲ定メ被告人ニ對シ召喚狀ヲ發シタル後辯護届ノ提出アルモ特ニ其ノ期日ノ召喚狀ヲ辯

護人ニ對シ發スル要ナシ(昭二、二、四、大判)尤モ昭和一一、五、四大判ヲ參看スル要アリ又強制辯護ノ場合ト雖モ判決言渡期日ニハ辯護人ヲ召喚セザルモ違法ニ非ズ(大正一四、六、一〇大判)。

(ハ) 勾留中ノ被告人ニ對スル場合ニ於テモ公判ニ於テ次回期日ヲ告知シタルトキハ更ニ期日ノ呼出狀ヲ送達スルヲ要セズ(大正一〇年大判七七頁大正一三、二、一六及同一三、二、一八通牒參照)。

五、效力

三 被告人ヲ出頭セシムルニハ郵便、電信、電話等ニ依ルヲ得ベキコト勿論ナレドモ(大正五、一一、三〇大判參照)、此等ノ方法ニ依ルトキハ召喚狀ヲ以テスル場合ト異リ、被告人ニ出頭ノ義務ヲ生ズルコトナシ。

二 召喚ニ因リ出頭シタル被告人ハ速ニ之ヲ訊問スベシ(第八五條)、所謂「速ニ訊問ス」トハ懈怠ナク訊問スルノ意ニシテ蓋シ人權ヲ尊重シ被召喚者ヲシテ時間ヲ徒過スルコトナカラシメンガ爲設ケラレタル注意規定タリ。

第三、勾引狀

一、意義

二 勾引狀トハ訊問ノ目的ヲ以テ強制力ヲ用ヒ被疑者、被告人又ハ證人ヲ裁判所其ノ他一定ノ場所ニ引致スル令狀ヲ謂フ(第一〇三條)。

二、勾引狀ヲ發シ得ル場合

A 裁判所ガ發シ得ル場合

- (イ) 被告人再度ノ召喚ヲ受ケ故ナク出頭セザルトキ(第八六條)。
- (ロ) 被告人住居不定ノトキ(第八七條)。
- (ハ) 被告人罪證湮滅ノ虞アルトキ(同上)。
- (ニ) 被告人逃走シタルトキ又ハ逃走スル虞アルトキ(同上)。
- (ホ) 被告人指定ノ場所ニ出頭又ハ同行ヲ肯セザルトキ(第一〇六條)。
- (ヘ) 證人正當ノ事由ナク出頭セザルトキ(第一九一條)又ハ同行ヲ肯セザルトキ(第二一一條後段)。

B 檢事ガ發シ得ル場合

- (イ) 所謂第一二三條ノ要急事件ノ場合ニシテ而モ重要ナル點ナルニヨリ強制捜査ノ項ニ於テ詳細記述スルコトトセリ。
- (ロ) 囑託ヲ受ケタルトキ(第九四條第一項第四項第九五條軍法會議法第十五〇條)。
- (ハ) 檢事長ヨリ命令アリタルトキ(九五條第二項)。
- (ニ) 證人出頭義務ヲ履行セザルトキ(第二一四條第一九〇條)。
- C 司法警察官ガ發シ得ル場合

- (イ) 檢事ヨリノ命令アリシトキ(第一二三條第一項)。
 - (ロ) 裁判所ヨリ囑託ヲ受ケタルトキ(第九四條)。
 - (ハ) 證人出頭義務ヲ履行セザルトキ(第二二四條、第一九〇條規範第一〇七條)。
- 五百圓以下ノ罰金、拘留又ハ科料ニ該ル事件ニ付テハ被告人ガ一定ノ住居ヲ有スル以上ハ縱令逃走スル虞アルトキト雖モ勾引スルコトヲ得ズ(第八七條第二項)衆議院議員ニ對シテハ勾引狀ヲ發シ得ルヲ本則トスレドモ憲法第五三條ノ例外アルコトニ注意スベシ又裁判所ハ軍人ニ對シ勾引狀及勾留狀ヲ發シ得ベシ(第一〇五條刑事交渉法第三條、第四條)。

三、方 式

- (イ) 單ニ口頭ヲ以テ被告人ノ勾引ヲ警察官吏ニ命ズルガ如キハ法ノ許サザルトコロナリ、必ズ勾引狀ヲ發シテ勾引スルヲ要ス(第八八條)。
 - (ロ) 勾引狀ニ具備スベキ要件(第九七條)。
- 勾引狀ニハ必シモ署名捺印スルヲ要セズ召喚狀ト同ジク記名捺印ニテ足ル、尤モ引致スベキ裁判所其ノ他ノ官署ノ記載ヲ必要トスルモノト解スベキモノトス(大正一二、四、一九通牒參照)。

四、效 力

勾引シタル被疑者又ハ被告人ハ、當該官廳ニ引致シタル時ヨリ二十四時間又ハ四十八時間内ニ之ヲ訊

問スベシ。其ノ時間内ニ勾留狀ヲ發セザルトキハ之ヲ釋放スベキモノトス(第八九條、第九六條、第一〇六條、第一二九條)勾引狀ノ效力ハ被勾引者ヲ一定ノ場所ニ引致スルニ在リ、制規ノ時間ノ到來ニヨリ其ノ效力ハ消滅スルガ故ニ之ト同時ニ當然釋放スベキモノニシテ、勾留期間滿了ノ場合ト同ジク裁判所等ノ命令ヲ必要トセズ。其ノ釋放指揮書ノ様式左ノ如シ(省略ス)而シテ勾引狀ノ執行ニヨリ引致シタル被告人訊問ノ際ニハ辯護人ヲ召喚スルノ要ナシ(大正一〇年大判六九八頁)第八九條ニ所謂「四十八時間内ニ勾留狀ヲ發ストハ右時間内ニ之ヲ發シ且執行スルコトヲ要ス」トノ意ナリ(林一六〇頁)。

五、勾引ノ囑託

第九四條ニ所謂勾引ノ囑託トハ、勾引狀ヲ送付シ其ノ執行ヲ囑託スルノ謂ニ非ズシテ、勾引狀ノ發布(同條第四項)及執行ノ囑託ノ謂ナリ。而シテ其ノ囑託方法ニ付制限ナキヲ以テ、電話ニテ囑託スルヲ妨グズ(大正四年大判三八七頁)。左ニ判事ノ囑託ニ依リ司法警察官ノ發スル勾引狀ノ書式ヲ例示セム(省略)軍法會議ヘ勾引ノ囑託ヲナスロトヲ得ベシ、尙朝鮮等ヘノ勾引ノ囑託ニ付テハ司法事務共助法ヲ參照スベシ、因ニ勾留ノ囑託ハ明文ナキニヨリ之ヲ爲スコト能ハズ。

第四、勾 留 狀

一 意 義

勾留状トハ、強制力ヲ用ヒ被疑者又ハ被告人ヲ指定ノ監獄ニ拘置スル令状ニシテ、コノ勾留ニ關シテハ其ノ要否ヲ嚴査シ成ルベク之ヲ避ケ、苟モ自白強要ノ目的ニ出デタルガ如キ疑惑ヲ生ゼシムベカラズ又大事件ノ取調ニ便ゼンガ爲豫メ小事件ニ付起訴勾留スルガ如キコトナキヲ要ス。

二、條 件

(イ) 第八七條ノ勾引原由アルトキハ被告人ヲ訊問シタル後ニ於テ勾留スルコトヲ得(第九〇條第二項)但シ被告人逃亡シタルトキハ之ノ限ニ在ラズ又被告人監獄ニ在ルトキハ勾引原由ナシト雖モ之ヲ勾留スルコトヲ得(同條第三項)。被勾留者ニ對シ別罪ニ付更ニ勾留状ヲ發スルコトヲ得ベク、此ノ場合ニモ更ニ訊問スル必要アリ(大正一二年通牒)。

(ロ) 正式裁判請求者ニ對シテモ勾留状ヲ發スルコトヲ得(大正一四年法曹會決議)。

(ハ) 少年ニ對シテハ已ムコトヲ得ザル場合ニ非レバ勾留状ヲ發スルコトヲ得ズ。拘置監ニ於テハ獨居セシムルヲ原則トス(少年法第六七條)。

(ニ) 所謂勾留訊問ニハ檢事ノ立會ヲ要セズ(昭和三年法曹會決議)。

檢事ガ現行犯事件其ノ他要急事件ノ際被疑者ニ對シ勾留状ヲ發シ得ルコトハ勿論ノコトナレドモ其ノ詳細ハ強制捜査ノ項ニ於テ解説セリ。

三、方 式(第九一條、第九七條)

裁判所ノ爲シタル勾留ノ決定ニ對シテハ第四五七條第二項ニ依リ抗告ヲ爲シ得ベク、判事ノ爲シタル勾留ノ裁判ニ對シテハ第四七〇條ニ依リ更正ヲ請求スルコトヲ得ベシ。

四、效 力

(イ) 勾留ハ被告人ヲ二月刑務所ニ拘禁スルノ效力ヲ生ズ(第一一三條)。第一二九條ニ依リ檢事勾留状ヲ發シタルトキト雖モ、第二五七條ニ於ケルガ如キ別段ノ規定ナキヲ以テ、勾留期間ハ右同様二月ナリトス(大正一三、三、一六通牒)。而シテ勾留中ハ其ノ身體及名譽ヲ保全スルコトニ注意スベキモノトス。刑務所ハ二月ノ法定期間滿了ニ因リ檢事ノ釋放指揮ヲ俟タズ被告人ヲ當然釋放スルニ至ルベキヲ以テ(大正二、三、一、一八及同一三、二、一、二五回答)裁判所及檢事局ハ常ニ勾留期間ニ注意シ之ニ關スル帳簿ヲ作成具備シ置クコトヲ必要トス(大正二、三、一、九通牒)。

(ロ) 勾留状ハ事件移送後モ其ノ效力アレドモ特別裁判所ニ於テ審理スルトキハ其ノ效力ヲ持續セズト解スル人アリ(平沼二九五頁)。朝鮮刑事令ニ依リ勾留セラレタル被疑者ヲ内地ヘ移送シタル場合ニ於ケル勾留ノ效力ト其ノ期間ノ計算ニ關シテハ大正一五、六、一二刑事局長回答ヲ參照スル要アリ。

(ハ) 相關連スル事件ノ被疑者又ハ被告人ヲ拘禁スルニ當リテハ令状ニ符箋ヲ貼付シ之ニ關係者ノ氏名等必要ナル事項ヲ記載シテ刑務所ニ通知スルヲ必要トス(大正一三、三、二九通牒)之レ通謀シテ證憑

ノ湮滅ヲ企ツルコトヲ防止センガ爲ナリ。

五、勾留中ノ被疑者ト外部トノ交通(第一一二條、第一一二條)

イ、勾引狀、勾留狀ニヨリ留置セラレタル被疑者ニモ第一一二條、第一一二條ノ準用アリ(大正一三年通牒)。接見禁止中ノ被告人ニ關シ豫審判事ニ於テ特ニ接見許可ノ命令ヲ發セントスル場合ニ於テハ可成檢事ノ意見ヲ聽クベキモノナリ(大正二、八、二五通牒)。

ロ、第一一二條ハ被勾引者ニハ適用ナシ(大正二、四、一九通牒)蓋シ第一一二條ノ處分ヲ必要トスルガ如キ事情アル場合ニ於テハ實際上勾留セラルルニ至ルベケレバナリ。檢閱差押ハ單純ナル處分ニシテ決定又ハ命令ノ形式ヲ要スルモノニアラズト雖モ接見禁止又ハ書類其ノ他ノ物ノ授受ノ禁止ニ付テハ決定ヲ要シ(大正二、二、二通牒第四五七條、第四七〇條參照)其ノ謄本ヲ被告人ニ送達スベキモノトス。而シテ被告人ノ信書ハ發受ヲ禁止スルモノノ外ハ檢閱濟ト記スベク認可ト記載スベカラズ(大正四、一、一七通牒)尙其ノ内容犯罪ヲ實行セムトスルモノト認ムルトキハ發受ヲ許スベキモノニアラズ(大正四、一、一七通牒)而シテ接見ヲ禁止シタルトキハ居房ヲ分離スベキモノトス。ハ、不正糧食ヲ差入レタルトキモ物自體ノ禁止差押ヲ爲スコトヲ得ズ、但シ差入人ノ出入ハ之ヲ禁止シ得ベシ(監獄法施行規則第九九條大正一三年通牒)。

ニ、訴訟記録ヲ謄寫シタル物ハ必要アルトキハ之ガ差入ヲ禁止スルコトヲ得ベシ(大正二、二、

二通牒)。

ホ、第一一二條第二項ト同趣旨ニ依リ檢事モ物ノ授受ヲ禁止シ又ハ差押ヲ爲スコトヲ得ベシ(林一九

〇頁平井新一七頁)而シテ接見禁止ハ勾留ノ一處分ナリト解スルヲ通説トス。

刑訴第一一二條ノ他人トノ接見禁止ニ所謂他人中ニハ檢事ヲ含マズ故ニ接見禁止中檢事が被告人ヲ取調べ聽取書ヲ作成スルモ違法ニアラズトノ判例アレドモ(大正九、一一、二九大判)接見禁止中檢事が聽取書ヲ作成スルハ妥當ニ非ズ(草野)必ズ裁判所ノ文書ニ依ル認許ヲ得タル上取調べ當ルベシ、辯護人が豫審中ノ被告人ト接見スルコトヲ得ルヤ論ナシ(大正一三年刑事局長回答第三九條)。

六、勾留ノ消滅

勾留ハ判決ノ確定、期間ノ經過及勾留ノ取消決定ノ三原因ニヨリ消滅ス。

(イ) 判決ノ確定ニ因ル場合ハ理論上當然ニシテ明文ヲ待タズ。

(ロ) 期間ノ經過(第一一二條)。

勾留期間ノ計算ニ付テハ、時効期間ト同ジク初日及休日ニ當ル期間末日モ共ニ之ヲ期間ニ算入スベク(大正二、二、二七通牒)、コノ期間ハ勾留狀ヲ執行シテ指定ノ監獄又ハ之ガ代用監獄ニ引致收容シタル日ヨリ起算スベキモノニシテ(大正二、二、二七通牒昭和一〇、七、一一刑事判例審査會決議)勾留狀執行ノ日ヨリ起算スベキモノニ非ズ其ノ點ニ付今迄議論岐レヲリシモ遂ニ行政的解

釋ト裁判所側ノ意見ト一致スルニ到レリ(昭和一一年一月實務家會同議事録二三九頁)。尙警察ニ
勾留シタル場合ニモ宛名ハ刑務所長トスベク(昭和五年法曹會決議)、保釋出所ノ日ハ勾留日數ニ算
入スルヲ要ス(大正一三年一二月通牒)。而シテ釋放ノ時期ニ付テハ滿了ノ日ノ午後十二時ヲ以テス
ルヲ原則トシ本人ノ希望ニ依リ翌日迄留置スルコトヲ得ルモノトス(監第六八條參照)。

一度勾留シタル後釋放シタル者ヲ再ビ勾留スル場合ニハ再度訊問セザルベカラズ。
二個ノ勾留狀アルトキハ別々ニ期間ヲ計算ス(平井)。

勾留更新決定ノ執行ハ勾留狀ノ執行ニ準ジ檢事局ニ送付シ檢事之ニ認印シテ指揮シ其ノ原本ヲ本人
ニ示スヲ以テ足ル決定ノ謄本ヲ送達スル要ナシ(大正一五、六、二六及昭和四、三、一五法決大正
一三、三、一七及同一二、一二、一二通牒)而シテ更新決定ハ前勾留狀ノ效力消滅シタル日ノ翌日
ヨリ其ノ效力ヲ生ズルモノトス(大正一二年通牒昭和一二、四、三〇法決)昭和一〇年五月一日法
律第四三號ハ刑事訴訟法第一一三條ヲ改正シ勾留ノ期間ハ二月トス特ニ繼續ノ必要アル場合ニ於テ
ハ決定ヲ以テ一月毎ニ之ヲ更新スルコトヲ得トセリ。

(ハ) 勾留取消決定(第一一四條)。

裁判所ガ勾留ノ取消ヲ爲シタルトキハ檢事ハ出監指揮ヲ爲スベシ。

七、勾留ノ停止

勾留停止ニハ保釋、責付及勾留ノ執行停止ノ三種アリ。

勾留停止中ト雖モ法域ヲ異ニスル處ニ於テハ又勾留ヲ爲スコトヲ得(昭和五年大判九二〇頁)。

(イ) 保釋(第一一五條乃至第一一七條)。

裁判所ハ保釋請求ニ關シ檢事ノ意見ニ拘束セラル、コトナシ。保釋請求者以外ノ者ヲシテ保證金
ヲ納メシムルコトヲ得而シテ保證書差出人ノ資力状態ヲ檢事ニ於テ知レルトキハ證明書ヲ要セズ
(大正一五、一〇、一二、法曹會決議)。

(ロ) 責付及勾留ノ執行停止(第一一八條)。

責付ト勾留ノ執行停止ト同時ニ決定スルコトヲ得(林一九八頁平井二九〇頁)。
以上ノ外第二二二條第三項ニヨリ被告人ノ留置ヲ爲シタルトキハ勾留ハ其ノ執行ヲ停止スルコト勿
論ナリ(大正一三年通牒)。

保釋、責付及勾留執行停止ノ取消竝ニ保證金ノ沒收^取ニ付テハ第一一九條ヲ參照スベシ、而シテ沒收
ト沒取トハ之ヲ判然區別シテ取扱フベキハ言ヲ俟タザルトコロナリ。
保釋取消後ノ勾留期間ハ前ニ勾留セラレタル日數ヲ控除シ二月(又ハ一月)ニ充ツル迄拘禁ヲ繼續ス
ルコトヲ得(大正一一年通牒)。

保釋取消アリ被告人逃亡中ナルトキハ勾引狀ヲ發スベキモノニ非ズ曩ノ勾留狀ニ依リ執行スベキモ

ノトス(大正一三年通牒)。

共犯中一人ハ控訴シ他ハ上告シタルトキハ第一二一條ニ依ルコト能ハズ故ニ大審院ハ控訴審ノ裁判所ヨリ記録ヲ取寄セ更新決定スルヲ要ス。

保證書ヲ差出サシメタルトキト雖モ保釋ヲ取消セバ沒取ノ決定ヲ爲スベキナリ(大正一五、一、三〇法曹會決議)。

第五、令狀ノ執行

一、召喚狀ノ執行機關及執行方法(第九九條、第七五條以下第八四條第八五條)。

監獄ニ在ル被疑者又ハ被告人ニ對シ發シタル勾引狀ハ檢事ノ指揮ニ依リ監獄官吏ガ直ニ之ヲ執行シ得ルモノニアラス此ノ場合ニハ第一〇〇條第二項ノ類推適用ヲ許サズ故ニ司法警察官吏ニ於テ之ヲ執行スベキモノトス(昭和一一、一一、一一法決參照)。

二、勾引狀、勾留狀ノ執行機關及執行方法(第一〇〇條乃至第一〇九條規範一〇四條乃至第一一〇條)。

(イ) 執行指揮機關ハ原則トシテ檢事ナレドモ裁判長、受命判事、受託判事、豫審判事又ハ區裁判所判事ナルコトアリ。

檢事ハ勾引狀、勾留狀ノ右肩ニ捺印ヲ爲シ以テ執行指揮ノ證トス、之レ所謂「指揮判」ナリ(第一〇條第五三五條第五三六條長崎細則第九二條)。

(ロ) 執行管掌機關ハ原則トシテ司法警察官吏ナレドモ(規第一〇四條乃至第一〇八條京都細則第七九條乃至第八四條)、刑務所官吏ナルコトアリ。令狀執行ノ指揮ヲ受ケタルトキハ速ニ其ノ手續ヲ爲スベク(規範第一〇四條)其ノ折ニハ成ルベク穩當ノ方法ヲ用キ必要ノ限度ヲ超エテ強制ヲ加ヘズ且

他人ヲシテ執行ヲ受ケタル者ナルコトヲ覺知セシメザルコトニ注意スルヲ要ス(規第一〇八條)。司法警察官吏ハ警察ノ行政管轄區域外ニ於テモ勾引狀ノ執行ヲ爲スコトヲ得ベク(第一〇二條大正一

二、四、一九通牒、規第一〇七條參照)、勾引狀執行ノ爲ニハ人ノ住居ニ入り搜索ヲ爲スコトヲ得ルモノトス(第一七三條)。

三、勾引狀、勾留狀ノ謄本ハ勾引勾留ノ效力消滅シタル後ハ之ヲ請求スルコトヲ得ズ(大正一二、二、

二、通牒)。謄本ハ第五四條ノ規定ニ依リ書記ノ作成スベキモノナレバ、執行機關ニ於テ之ヲ作成スルコトヲ得ズ從テ又同機關ニ對シ請求スルコトヲ得ザルモノトス(大正一二、四、一九通牒)。

四、令狀ノ行方圖解(省略)

五、勾留狀喪失ノ際ノ取扱方

關係者ヨリ喪失及ヒ執行ニ關スル書面ヲ徵シ之ト共ニ某ガ某日某事件ニ付某ニ發シタル勾留狀ヲ某某ノ理由ニヨリ喪失シタル旨ノ願末書ヲ作成シ之ヲ訴訟記録中ニ編綴シ置クベシ(大正一三、一〇、三法決)。

六、身柄送致上ノ注意事項ニ關シテハ規範第一〇四條第二項第一〇八條及長崎細則九五條ヲ参照スベシ。

七、押収又ハ搜索ノ命令狀ノ執行

裁判所、豫審判事、受命判事、受託判事又ハ區裁判所判事ヨリコノ命令狀ヲ發セラレタルトキハ執行ヲ爲シ其ノ結果ヲ得ザル場合ト雖モ速ニ之ヲ發シタル官署ニ返還スベク、尙押収又ハ搜索ノ調書ヲ作成シ之ヲ送付スベキモノトス(規範第一〇九條第一一〇條)。

第六、逮捕狀

逮捕狀ヲ發スベキ場合、其ノ方式、效力、執行方法等ニ關シテハ裁判執行ノ項ニ於テ詳記スルコトトセリ。

第五章 告 訴 (省略)

第六章 告發、自首 (省略)

第七章 捜査事件ノ處理

第一節 序 說

一、克ク事ノ大小輕重ヲ甄別シ又事案ノ表裏ヲ審ニシ其ノ真相ヲ究明スルニ非ザレバ適當ニ起訴不起訴ヲ決スルコトヲ得ザルハ敢テ敍說スルヲ要セザル所ナリ而シテ之ヲ決スルハ檢事ノ重要ナル職務ニシテ其ノ當否ハ刑政ノ運用ニ至大ノ影響ヲ及ボスノミナラズ司法ノ威信ニ關スル所鮮少ニ非ズ檢事犯罪ヲ起訴スベキヤ否ヲ決スルニハ宜シク行爲ノ性質動機其ノ他全般ノ事情ヲ明ニシ健全ナル社會觀念ニ稽ヘ其ノ正當ト信ズル斷定ヲ下スコトヲ要ス若シ捜査ノ方法其ノ宜シキヲ得ズ爲ニ犯人ノ身分地位ニ依リ其ノ處分ヲ二、三ニストノ疑惑ヲ受クルガ如キコトアラムカ怨謗大ニ興リ世道人心ヲ害フコトアルニ至ルベシ。檢事ハ捜査ノ結果ヲ考察シテ左記四ニ列記シタルガ如キ事件處理ヲ爲ス。檢事、司法警察官ヨリ犯罪事件ノ送致ヲ受ケタル場合ニ於テハ其ノ意見(規第一一一條第二項)ニ拘泥セズ事案内容ヲ精査シ相當ノ處置ヲ取ルコトニ留意スルヲ要ス。

二、司法警察官、被疑事件ニ付捜査ヲ終ヘタルトキハ速ニ檢事ニ事件送致ヲ爲スヲ原則トシ(規第一一一條)犯罪事件極メテ輕微ナルトキハ微罪釋放處分ヲ爲シ得ベク(規第一一三條)又即決處分ヲ爲スベキ事件モ存ス。其ノ詳細ハ項ヲ改メ記述スベシ。

三、收稅官吏及稅關官吏ハ稅法犯則者ニ對シ事件捜査ノ上通告處分ヲ爲シ又之ニ關スル告發ノ手續ヲ履ムコトアリ。

四、檢事ノ事件處理概要

(一) 終局處理

A 起訴處分

(一) 豫審請求(刑訴第二八八條、第二八九條)

豫審取調ノ範圍ニ關スル大綱ニ付テハ大正一二、一二、五刑事局長通牒ヲ參照スベシ。而シテ豫審請求ヲ爲スベキ事案ニ付テハ、檢事捜査ハ犯罪事實ノ輪廓ヲ捕捉スル程度ニ止メ之ガ詳細ナル取調ハ豫審判事ニ一任シ彼此其ノ職分ヲ守リ證據蒐集ニ重複齟齬ナキヲ期スベキモノトス。

(二) 公判請求

(イ) 地方裁判所公判請求(刑訴第二八八條裁構第二七條)。

(ロ) 區裁判所公判請求(刑訴第二八八條裁構第一六條)。

(三) 略式命令請求(刑訴第五二三條第五二四條。註)

註 違警罪即決ノ言渡ニ對シ正式裁判ノ請求アリタルトキハ檢事ノ公訴提起ナクシテ該事件ハ區裁判所ニ繫屬スルニ至ルガ故ニ、警察官ハ之ニ關スル一切ノ書類ヲ所轄區裁判所檢事ニ送致スベキモノトス(即決例第三條第六條)

B 不起訴處分

(イ) 實體的公訴權不發生ノ場合。

罪ト爲ラズ、刑事未成年、心神喪失。

(ロ) 實體的公訴權存在ノ場合

起訴猶豫、微罪處分、餘罪不處罰、移送不要、親告罪ノ告訴取消、無效、缺如等

(ハ) 實體的公訴權發生不明ノ場合

犯罪ノ嫌疑ナシ

(ニ) 實體的公訴權消滅ノ場合

確定判決、時効完成、大赦、刑ノ廢止、刑ノ免除、被疑者死亡(法人ノ不存續)、公訴取消

(二) 中間處理

A 留保處分

B 中止處分

C 事件送致

イ、此ノ場合ニ事實發見ノ爲急速ヲ要スルトキハ必要ナル處分ヲ爲シ得ベシ(第一三條)。

ロ、地方裁判所ノ事物管轄ニ屬スル被疑事件ニ付テハ區裁判所檢事ハ警察官ヨリ送致ヲ受ケタルト又ハ自ら認知シテ捜査ヲ遂ゲタルトヲ問ハズ之ヲ地方裁判所檢事ニ移送スベク自ら不起訴處分ヲ

爲スベキニ非ザルモノトス(昭五、一一、二八法決)尤モ地方裁判所検事局ニ於テ受理シタル區檢ノ事件ノ處理ニ付テハ送致ノ要否ニ付相當考慮スベク、共犯ノ一部ヲ區裁判所ヘ起訴スルガ如キ場合ニハ他ノ共犯者ヲモ同時ニ移送スルヲ可トス、尙第三一〇條第三五六條ヲモ參看スルヲ要ス。

第二節 不起訴處分

第一款 不起訴處分ノ意義

- 一、不起訴處分ハ檢事ノ終局的事件處理ノ一種ニシテ或事件ニ付キ公訴ヲ提起セザル内部關係ニ於ケル一ノ處分ナリ(滿洲刑訴第二四〇條參照)。故ニ固ヨリ裁判ニ非ザルヲ以テ既判力ヲ生ゼザルハ勿論、之ニ因リ公訴權消滅スルモノニアラズ(昭和二、五、七大判一七四頁)サレバ不起訴處分後新ナル證據ヲ發見シ又ハ訴訟條件ヲ具備スルニ至リ或ハ起訴猶豫處分ヲ相當トセザル事實生ズルニ至リタルトキ等ニ於テハ時効完成セザル限り何時ニテモ此ノ處分ヲ取消シ起訴ノ手續ヲ執リ得ベシ所謂再起訴之レナリ。
- 二、不起訴處分ニ不服アル者(告訴人、告發人)ハコノ處分ヲ爲シタル檢事ノ監督官ニ抗告ヲ爲シ得レドモ裁判所ニ對シ之ガ救濟ヲ求メ得ルモノニアラズ。
- 三、不起訴處分ハ前記ノ如ク内部關係ニ於ケル處分ナルニヨリ
 - (イ) 民事裁判所ヨリ不起訴記録送付方囑託アルモ刑訴第五五條制定ノ趣旨ニ從ヒ之ニ應ゼザルヲ相當トス(大二三、三三、一七通牒)。

- (ロ) 告訴人ヘノ不起訴處分通知ハ、起訴ノ手續ヲ爲サザル旨ヲ通知スレバ足り其ノ内容ヲ通知スルヲ要セズ(刑訴第二九四條佐々波六五頁)尤モコノ告訴事件ニ付不起訴處分ヲ爲ス場合ハ十分ニ條理ヲ盡シ被害者ニ理解ヲ與フベキ措置ヲ執ルベシ。之ニ關シ相當ノ理解ヲ得ル能ハザルニ於テハ時ニ或ハ司法權ニ對スル信賴ノ念慮ニ動搖ヲ來サズトモ限ラザレバナリ尙抗告ノ項ヲ參照スルヲ要ス。
- (ハ) 前述ノ如ク再起訴ヲ爲シ得ベシ。

第二款 不起訴處分ノ種類

不起訴處分ノ主文ハ左記區別ニ準據シテ掲記シ其ノ内容ノ區別ヲ明示シ統計其ノ他製表ニ付事務ノ簡便ヲ計ルヲ要ス。

滿洲刑事訴訟法ハ明文ヲ設ケ不起訴處分ヲ爲スベキ場合ヲ列舉セリ即チ左ノ如シ。

第二四〇條左ノ各號ノ場合ニ於テハ不起訴處分ヲ爲スベシ。

- 一、被疑事件ニ付裁判權ヲ有セザルトキ
- 二、訴追ノ條件ヲ欠缺セルトキ
- 三、被疑者死亡シ又ハ被疑者タル法人存續セザルニ至リタルトキ
- 四、確定判決ヲ經タルトキ
- 五、大赦アリタルトキ

- 六、時效完成シタルトキ
- 七、犯罪後ノ法令ニ因リ刑ノ廢止アリタルトキ
- 八、被疑事件罪ト爲ラズ又ハ被疑者罰セラレザルトキ
- 九、法令ニ於テ刑ヲ免除スルトキ
- 十、犯罪ノ嫌疑ナキトキ

一、罪ト爲ラズ

左ノ場合ニ於テ被疑者ニ對シ爲ス不起訴處分ヲ謂フ（刑法第三五條乃至第三八條、憲第五二條、刑訴第三一三條、第三六二條、規範第一一二條前段參照）。

- (一) 被疑者ノ爲シタル行爲ハ之ヲ認メ得レドモ其ノ所爲自體何等犯罪ヲ構成セザル場合（犯意ナキ場合、正當ノ業務行爲、緊急避難、正當防衛ノ場合、刑罰法令ニ觸レザル行爲例ヘバ自己ノ物ノ持去リノ場合ノ如シ、昭和七、一一、二五法決、小野刑法二〇六頁三四三頁參照）。
- (二) 事實ノ真相不明確ニシテ結局犯罪ナリト認メ難キ場合（コレト犯罪ノ嫌疑ナシトノ區別ハ相當困難ナル場合少ナカラズ）。
- (三) 指定サレタル被疑者ガ犯人ナラザル場合（身代リ事件、人違ヒ、法人ヲ處罰スベキ事件ニ於テ其ノ雇人等ガ被疑者ト爲リ居ル場合等）。

(四) 處罰條件ヲ缺ク場合（破産犯罪事件ニ於テ破産宣告ヲ缺クガ如キ場合ノ如シ、破産法第三七四條、爆發物取締罰則第八條參照）。

二、刑事未成年

(イ) 意義

- (一) 犯行當時十四歳ニ滿タザル者ニ對スル不起訴處分ナリ（刑法第四一條、少年法第一一條、第四條、第六二條、規範中少年ニ關スル特則第一一七條乃至第一二三條、刑訴第三一三條、第三六〇條第二項、第三六二條、明治三五年法律第五〇號年齡計算ニ關スル法律參照）。
- (二) 犯行當時十四歳未滿ナリシヤ否ヤハ一應戸籍ノ記載ニヨリ定マルモ實際ノ年齢ト相違スルトキハ勿論後者ニ依ルベク、鑑定其ノ他ノ方法ニ依リ十四歳以上ナルコト確實ニシテ而モ事案自體重大ナルカ或ハ不良性甚ダシクシテ最早起訴スルニ非ザレバ容易ニ改過遷善セシメ難キ場合ニ限り訴追スベク、少年ニ對スル起訴ニ付テハ特段ノ注意ヲ拂ハザルベカラズ。

(三) 尙少年審判所送致ノ項ヲ參照スベシ。

(ロ) 例外

三、特別法中ニハ十四歳ニ滿タザル者ヲ處罰スル規定多々アルニ依リ留意スルヲ要ス（各稅法例ヘバ取引所稅法第二〇條、印紙稅法第一四條、所得稅法第七七條、資本利子稅法第二一條、資本逃避防止

法第五條、關稅法第八二條ノ四等、鑛業法第一〇二條、煙草專賣法第六四條等。

一六八

三、心神喪失

(イ) 意義

- (一) 犯罪ノ當時精神病、泥酔、羅催眠等ノ如ク精神ニ強度ノ障礙アリタル被疑者ニ對シ爲ス不起訴處分ナリ(刑法第三九條、刑訴第三二二三條、第三六二條參照)。
- (二) 心神喪失ト心神耗弱トハ精神障礙ノ程度ノ差ナルモ單ニ耗弱ノ程度ニ止マル場合ニ於テ不起訴處分ニ付スルニハ本項ノ理由ニヨラズ起訴猶豫ト爲スコト言フ俟タズ、又犯罪敢行ノ手段トシテ心神喪失ノ狀態ヲ作爲シ(飲酒泥酔ノ上等)其ノ目的ヲ遂ゲタル場合罪ト爲ルコト勿論ナリトス。
- (三) 被疑者ガ逆上シ無我夢中ニテ如何ナルコトヲ爲シタルヤ全然知ラズト辯疎スル場合ニ於テモ之ヲ簡單ニ片付ケズ其ノ内容經過ヲ詳カニシ、最初ハ無我夢中ニアラズ格闘ノ酣トナリタル後夢中トナリ逆上シタルヤヲ糾明スルヲ要ス、然ラザレバ惡質犯人ヲシテ刑責ヲ免レシムル危險アレバナリ。

(ロ) 例外

特別法中ニハ心神喪失者ヲ處罰スル規定ナキニアラズ(刑事未成年者ニ對スル不起訴處分ノ項(ロ)參照)。

四、確定判決

(イ) 意義

- (一) 曩ニ實體的確定力アル確定判決(又ハ之ト同一ノ效力アル裁判或ハ處分)ヲ經タルト同一ナル事件ニ付爲ス不起訴處分ナリ(刑訴第三二四條第一號、第三六三條第一號參照)。右ノ判決確定セバ公訴權消滅シ爾後同一事件ヲ再ビ公訴ノ目的ト爲スコト能ハズ、所謂一事不再理ノ原則(例外第三一七條、第四八五條)之レナリ(清水一六六頁)。
- (二) 實體的確定力アル判決ハ有罪、無罪及免訴ノ判決ナリ。而シテ判決ハ上訴期間ノ經過、總テノ上訴權者ノ上訴ノ拋棄又ハ取下、上告審ノ判決ノ宣告ニ因リテ確定ス。
- (三) 科刑上ノ一罪タル連續犯、牽連犯モ一罪ナルガ故ニ其ノ間ニ同一性ノ關係ヲ存スルモノト謂ハザルベカラズ(小野一九八頁)、從テ連續犯タル賭博行爲ノ一部ニ付求略式ヲ爲シ其ノ刑確定セバ他ノ連續ニ係ル所爲ニ對シ更ニ起訴スルコトヲ得ズ此ノ場合ニハ確定判決ナル主文ノ下ニ不起訴處分ヲ爲スベキモノトス(註)。

註 同一事件中ニハ連續犯、牽連犯、營業犯、職業犯(例、醫師法違反)、常習犯等處分上ノ一罪ヲ包含ス。而シテ事件ノ同一トハ被疑者ノ同一及犯罪事實ノ同一ナル事件ヲ指稱ス。

左ニ此點ニ關シ實務上疑義アル問題ニ付解説セム。

被疑事實

被疑者ハ長崎市ニ於テ雜貨輸出入商ヲ營ム者ナルトコロ

(一) 昭和十二年二月七日莫大小製手袋(軍手)百五十五打ヲ販賣ノ目的ヲ以テ香港支店ニ輸出スルニ際リ同品ハ重要輸出品取締法ニ依リ商工大臣ノ認可シタル検査機關ノ検査ニ合格シタルモノニ非ザルニ拘ラズ之ヲ長崎港ヨリ輸出セントシテ同港碇泊中ノエンプレス・オブ・エジャ號ニ積載中税關吏ニ發見セラシタルモノナリ。

(二) 貨物ノ輸出ニ付テハ總テ税關ノ免許ヲ受タベキモノナルニ拘ラズ右莫大小製手袋ニ付テハ其ノ免許ヲ受ケズシテ輸出セントシタリ。

以上ノ事實ニ付(一)ハ重要輸出品取締法第十三條ニ該當シ(二)ハ關稅法第七十六條ニ該當ス。

右事件ニ付長崎税關ハ昭和十二年三月十六日(二)ノ事實ニ付關稅法第九十四條ニ依リ罰金ニ相當スル金額ノ納付方ヲ被疑者ニ通告シ被疑者ハ同月三十一日右通告ノ旨ヲ履行シタリ。

次デ同年四月八日同税關長ハ(一)ノ事實ニ付重要輸出品取締法違反トシテ告發セリ。

一 右告發ニ係ル被疑事實(一)ニ付公訴ヲ提起シ得ルヤ。

積極說

(一)ノ所爲中輸出セントシタル點ハ同一ノ行爲ナルモ(一)ハ商工大臣ノ品質検査ヲ受ケズシテ輸

出セントシタル行爲ヲ罰シ(二)ハ總テノ輸出貨物ニ付税關ノ免許ヲ要スル制規ニ違反シタルモノ

ヲ處罰スルニ在リテ兩者夫々法益ヲ異ニシテ(一)ハ検査(二)ハ免許ノ勵行ニ重點ヲ置キタル取締法

規ナルヲ以テ之ヲ各獨立ノ別罪ト認メ(二)ノ通告處分ニ付テハ考慮スルコト無ク(一)ニ付公訴ヲ提

起スルコトヲ得。

消極說

(一)ノ所爲ハ輸出セントシタル點ニ於テ合一シタル一個ノ行爲ナルヲ以テ刑法第五十四條第一

項前段ニ該當シ且其ノ行爲ニ付テハ既ニ通告處分ノ旨ヲ履行シタルニ依リ右ハ關稅法第九十六

條ニ所謂同一事件ノ範圍ニ屬シ公訴權消滅シタルモノナルヲ以テ(一)ノ點ニ付テハ公訴ヲ提起シ

得ザルモノトス。

折衷說

(一)ノ所爲ハ刑法第五十四條ニ所謂一個ノ行爲ニシテ數個ノ罪名ニ觸ルルモノナルモ關稅法第九十六條ハ確定判決ヲ經タル場合ト異ナリ單ニ通告セラレタル關稅法犯則事件ノミニ限局セラレ然モ通告ノ部分ニ付公訴權消滅スルモノナレバ其ノ行爲ガ一面他ノ法規ニ違反シタル場合ハ之ヲ同條ニ所謂同一事件ナリト謂フヲ得ザルヲ以テ此ノ點ニ付更ニ公訴ヲ提起スルヲ得ルモノトス。

前記三說中消極說ヲ正當トス（明治四一、二二、一七民刑局長回答、大正七、一一、二二朝鮮高等法院判決、昭和七、二、一九法決參照）。

(ロ) 確定判決ト同一ノ效力アルモノ左ノ如シ。

(1) 豫審免訴ノ決定確定シタルトキ（但シ刑訴第三一七條ノ例外アリ）

(2) 略式命令確定シタルトキ（刑訴五三三條）

(3) 違警罪即決ノ言渡確定シタルトキ（違警罪即決例第七條）

所謂拘留、科料ノ刑ニ處スベキ場合ト雖モ其ノ罪質ニシテ苟モ違警罪ト看做スベキモノニ非ザル限リハ即決例ヲ適用スベキモノニアラズ偽造貨幣知情行使事件ニ付即決處分ヲ爲スガ如キコトアルベカラズ（大正四、一二、二八通牒）

(4) 通告處分ノ履行アリタルトキ（間接國稅反則者處分法第一六條、關稅法第九六條）

(5) 少年ニ對シ保護處分アリタルトキ（少年法第六三條）

(ハ) 公訴事件相互ノ間ニ於テハ所謂先決問題タル事件ニ付テノ裁判ハ之ヲ先決問題トスル他ノ事件ノ裁判ヲ羈束スルコトナケレドモ（清水一六九頁以下）法律關係ニ付創設的效力ヲ生ズル法律的事實ニ關スル民事ノ確定裁判又ハ行政手續ハ刑事裁判ヲ羈束スベシ（昭和六、七、二二大判參照）。

五、時効完成

(イ) 意義

公訴ノ時効完成シタル被疑事件ノ被疑者ニ對シテ爲ス不起訴處分ナリ（刑訴第二八一條乃至第二八七條、第八一條、第三一四條第四號、第三六三條第四號參照）、刑ノ時効、民法上ノ時効ト其ノ趣ヲ同ウス。

(ロ) 時効完成直前ノ被疑事件ハ、起訴猶豫處分ニ附シ起訴セザルヲ妥當トス之レ時効制度ヲ認メタル法ノ精神ニ適合スル所以ナレバナリ、而シテ此ノ場合ニ於ケル不起訴理由ハ起訴ヲ猶豫スルヲ相當ト明示セズ直ニ時効完成スベキ案件ナルヲ以テ起訴セザルヲ相當ト認メテ起訴セズト表示スルヲ可トス。

(ハ) 單純賭博又ハ特別法中（印紙稅法、警察犯處罰令、衆議院議員選舉法第一三八條、出版法第三三條、著作權法第四五條、治安警察法第三二條等）ニハ短期ナル公訴時効ヲ定ムルモノアルヲ以テ實務家ハ之ニ格段ナル注意ヲ拂フコトヲ要ス（公訴時効ノ項參照）、時効完成セル事件ヲ起訴スルガ如キ或ハ事件ノ處理ヲ遲延シタルガ爲手許ニ保管中ノ事件ヲ時効ニ罹ラシムルガ如キハ檢事ノ重過失ト云フベシ。

六、大赦

(イ) 意義