

第五節 私ニ軍用ノ銃砲彈藥ヲ製造シ及ヒ所 有スル罪

政令ノ行ハル、國、主權ノ存スル獨立國ニ於テハ銃砲彈藥ノ製造ヲ以テ皆政府ノ特權トナス是レ國權ノ維持人民ノ安寧ヲ圖ランカ爲メニハ之ヲ政府ノ獨占ニ歸セサルヘカヲサレハナリ是レ人民ニ其製造ヲ禁スル所以ナリ其所有ヲ禁スル所以ノ者ハ此等ノ物タル暴行ヲ爲スニ便利ナルカ故ニ之ヲ所持セシムルニ於テハ犯罪者ヲ釀出スルノ危険アルヲ以テナリ我國已ニ其所有ヲ禁スルノ特別法アリ而シテ本節ハ其特別法ノ制裁ヲヘキ者ナリ

第百五十七條 官命ヲ受ケス又ハ官許ヲ得スシテ陸海軍ノ用ニ供スル銃砲彈藥其他破裂質ノ物品ヲ製造シタル者ハ二月以上二年以下ノ重禁錮ニ處シ二十圓以上二百圓以下ノ罰金

ヲ附加ス其之ヲ輸入シタル者亦同シ

前項ノ物品ヲ私ニ販賣シタル者ハ一月以上一年以下ノ重禁錮ニ處シ十圓以上百圓以下ノ罰金ヲ附加ス

本條ノ物件ハ法律ノ禁制物ニ非ス何トナレハ官命ヲ受ケ又ハ官許ヲ得ル時ハ之ヲ製造スルヲ得レハナリ然レモ之レカ私有ヲ禁スルニ至テハ法律ノ禁制物トナルナリ何トナレハ人民ハ之ヲ所持スルヲ能ハサルニ至レハナリ故ニ本條ノ物件ハ第百六十條ヨリ之ヲ觀ルルハ法律ノ禁制物トナルナリ

陸海軍ノ用ニ供スルトハ陸海軍ノ用ニ供センカ爲メニト謂フノ意ニ非スシテ陸海軍ノ用ニ供セラレタル物件ト謂フノ意ナリ而シテ陸海軍ノ用ニ供ス可キ物件ヲ定ムルハ特別法ナリ故ニ本條ヲ了解センニハ特別法ヲ想像セサルヘカラス而シテ其特別法中規定外ノモノハ之ヲ

製造シ販賣スルモ本條ノ罪ヲ成サス故ニ獵銃ノ如キモノハ之ヲ製造
 スルモ罪ナシ何トナレハ陸海軍ノ用ニ供スヘキ物件ナラサレハナリ
 破裂質ノ物品モ亦特別法ノ規定スル所ナリ然レモ我國ニ於テハ未ダ
 是等ノ特別法アラサルヲ以テ如何ナルモノカ軍用ニ供スヘキ物件ニ
 シテ政府ノ特權ニ歸スヘキモノナルヤ如何ナルモノハ人民ノ之ヲ製
 造シ販賣シ得ルモノナルヤハ之ヲ知ルニ由ナシ人或ハ言ハン之ヲ判
 定スルノ任ハ裁判官ニ在リト予ハ此決ノ不當ナルヲ信ス何トナレハ
 如何ナル者ヲ罰シ如何ナル者ヲ罰セサルヤノ判然セサルニ當リ裁判
 官隨意ニ之ヲ裁判スルヲ得ト爲ス時ハ其權力廣大ニ過キテ遂ニ專橫
 ノトナ爲スニ至ル又假令專橫ノ裁判タラサルモ豫メ其物件ヲ制定シ
 テ之ヲ人民ニ知ラシメサルニ於テハ其罪ト爲ルヲ知ラスシテ無意
 ニ爲ス者ヲシテ疊々犯罪ニ陷ラシムルニ至ル可ケレハナリ是レ豈刑

法ノ主趣ナランヤ論者ノ説不當ナルヲ知ルヘキノミ然レモ實際之ヲ
 區別スルノ標準ナキニ於テハ論者ノ説ニ據ルノ他ニ道ナキ歟之レカ
 裁判官タル者恐レテ慎マサルヘケンヤ兎ニ角本條ハ其制裁力薄弱ナ
 ルモノト謂ハキルヘカラス

第一百五十八條 前條ノ罪ヲ犯スト雖モ職工又ハ雇人ニシテ止
 ヲ正犯ノ使令ニ供シタル者ハ各本刑ニ照シ二等ヲ減ス

本條ヲ一見スル時ハ本條ノ罪ハ前條ノ罪ノ從犯タルカ如シ何トナレ
 ハ本條ニ正犯ノ使令ニ供シタル者云々ト云ヘリ而シテ正犯ノ使令ニ
 供シタル者ハ正ニ從犯ナル可ケレハナリ然レモ本條ノ罪ハ從犯ニ非
 スシテ一個ノ正犯ナリ何トナレハ職工又ハ雇人ハ他ノ正犯者(雇主)ト
 共ニ法律ノ禁ヲ犯シタル者ニシテ同シク直接ニ其犯罪タル所業ヲ行
 ヒタル者ナレハ正ニ純然タル正犯ナル可ケレハナリ甲者アリ乙者ニ

刀劍ヲ與ヘテ丙者ヲ斬ラシメタリ乙者ハ是レ正犯ナリ本條ノ職工又ハ雇人ノ地位タル何ソ乙者ト異ナランヤ既ニ正犯タリ即チ何ソ總則ノ例ニ依ラスシテ本條ニ特別ノ規定ヲ置キタルヤ本條ハ總則正犯ノ例外ヲ示シタル者ナリ抑々本條ノ犯罪者ハ前條ノ犯罪者ト同シク正犯タルニ相違ナシト雖モ然レモ自ラ其間ニ區別スヘキ理由アリ蓋シ本條ノ犯罪者ハ必ス教唆者アリテ始メテ其罪ヲ犯ス者ニシテ獨リ自ラ犯シ得ル者ニ非ス使令者アリテ始メテ使役者アリ若シ使令者ナクンハ何ソ使役者即チ本條ノ犯罪者ヲ出サンヤ且此等使役ニ供セラル者ハ多クハ賃銀ヲ得ントスル利益ノ目的ニ出ツル者ニシテ其背徳ノ點ヲ見ル時ハ使令者ト同一地位ニ在ル者ニ非ス乃チ大ニ容恕スヘキ理由有リテ存ス是レ立法者カ正犯ノ例ニ從ハスシテ特ニ例外ヲ置キタル以所ナリ是ニ由テ之ヲ觀レハ本條ニ例外ヲ置キテ其刑ヲ減輕

シタルハ罪ヲ構成スル原由ノ輕薄ナルヨリシテ然ル者ニシテ宥恕減輕トハ大ニ異ナル者ナリトス

以上說示スル所ヲ以テ本條ノ罪ハ前條ノ罪ノ從犯ニ非スシテ正犯タリ而シテ同シク正犯タルニ拘ハラズ總則ノ正犯ノ例ニ從ハスシテ例外ヲ置キテ其刑ヲ減輕シタルハ他ニ大ニ理由ノ有リテ存スルモノナルコトヲ知ルヲ得タリ若シ夫レ他ニ前條ノ罪及ヒ本條ノ罪ノ從犯者アル時ハ總則ノ從犯ノ例ニ從フヘキコト勿論ナリ茲ニ一ノ奇怪ナル結果ヲ見ルアリ前條ノ罪ヲ幫助シタル者即チ從犯者ハ總則ノ例ニ從フヲ以テ前條ノ刑ヨリ一等ヲ減シテ之ヲ罰ス本條ノ罪ハ前條ノ刑ニ二等ヲ減スルヲ以テ正犯ノ刑ニシテ却テ從犯ノ刑ヨリ輕キノ奇觀ヲ呈スルト是也罪ノ構成上正犯果シテ從犯ヨリ輕キ歟是レ果シテ道理ニ通セリト謂フヘキカ權衡其平ヲ得タリト云フヘキカ然レモ是レ刑

法ノ成規如何トモスルコトヲ得サルナリ

本條ノ正犯ニ文字大ニ弊アリ何トナレハ職工又ハ雇人皆正犯ナルヲ以上説明スル所ノ如クニシテ獨リ主トシテ犯罪ヲ企テタル者ノミヲ想像シテ正犯ト謂フヲ能ハサレハナリ故ニ共犯ノ例ノ正犯ト解釋セシテ宜ク主トシテ製造輸入又ハ販賣ニ關シタル者云々ト解釋スヘシ

第五十九條 前二條ノ罪ヲ犯サントシテ未ダ遂ケサル者ハ

未遂犯罪ノ例ニ照シテ處斷ス

本條ハ説明ヲ要セス

第六十條 第五十七條ニ記載シタル物品ヲ私ニ所有シタル者ハ二圓以上二十圓以下ノ罰金ニ處ス

第五十七條ニ記載シタル物品ヲ所有シタル者ヲ罰スル所以ハ該物

品タル大ニ社會ニ危險ヲ與フルヲ以テナリ何トナレハ該物品タル他ノ犯罪ヲ爲スニ甚ダ容易便利ナル者ナルカ故ニ若シ之ヲ所有セシメテ問ハサルニ於テハ容易ニ犯罪者ヲ簇出スルニ恐アルヲ以テナリ本條ノ所有トハ如何ナル意味ナルヤ所有權ヲ指スモノナルヤ將々所有權ニ關セスシテ所持セシ者ヲモ包含セルヤ今日一般ノ用語ニ依レハ所有トハ單ニ所有權ノミヲ指スモノ、如シト雖モ然レモ本條ノ所謂所有トハ獨リ所有權ノミヲ指スニ非スシテ尙ホ所持ヲモ包含セル者ナルヘシ何ニ由テ之ヲ言フ曰ク刑法編纂ノ當時ハ我文壇未ダ所有所持ノ意義明了ナラサリシ際ナレハ之ヲ所有ト記シタレハトテ獨リ所有權ノミヲ指ス者ナリト謂フヘカラス而シテ立法者ノ意思ハ所有中ニ所持ヲモ包含セシムルニ在リタルナル可シ若シ然ラサル時ハ本條ノ適用ハ甚ダ狹隘ニシテ本條ノ制裁ヲ設ケタルノ旨意ヲ貫徹スル

丁能ハサルニ至ラン蓋シ本條ノ制裁ヲ設ケタルノ精神ハ該物品タル
 他ノ犯罪ヲ爲スニ容易便利ナルカ故ニ之ヲ所有セシムルニ於テハ大
 ニ社會ニ危險ヲ醸スヲ以テ立法者ハ其犯罪ヲ未發ニ防カント欲シタ
 ルナリ今所持スル者ハ此ノ如キ危險ナシト爲ス乎豈其レ然ランヤ其
 危險ヲ包藏スル丁所有(所有者)ト臺モ異ナル丁ナカラン果シテ然ラ
 ハ本條ヲ設ケタル旨意ヲ貫徹セント欲セハ所持者ヲモ罰セサル可カ
 ラサルニ非スヤ故ニ本條ノ所謂所有トハ所持ヲモ包含スル者ト謂ハ
 サルヘカラサルニ非スヤ故ニ本條ノ所謂所有トハ所持ヲモ包含スル
 者ト謂ハサルヘカラス乃チ他人ノ物品ヲ借受ケ又ハ附托ヲ受ケタル
 者ニシテ己レノ所有品ニ非サルモ現ニ所持スル者ハ之ヲ罰ス

第六十一條 第五十七條ニ記載シタル物品ノ製造ニ供シ
 タル器械ニシテ單ニ其用ニ供ス可キ者ハ何人ノ所有ヲ問ハ
 ス之ヲ沒收ス

本條ノ器械ハ犯罪ノ用ニ供シタル物件ニシテ犯罪ノ用ニ供シタル物
 件ハ之ヲ沒收スル丁ハ總則ニ因リテ明カナリ然ルニ特ニ本條ヲ設ケ
 テ之ヲ明記シタルハ總則ノ例外ヲ示シタル者ナリトス其例外ノ點如
 何本條ノ器械ハ何人ノ所有ヲ問ハス之ヲ沒收スルニ在ルナリ夫レ犯
 罪ノ用ニ供シタル物件ハ犯人ノ所有ニ係リ又ハ所有主ナキ時ニ非サ
 レハ之ヲ沒收セス何人ノ所有ヲ問ハス之ヲ沒收スルハ獨リ法律ノ禁
 制物ニ限ル(第四十四條)今本條ノ器械ハ犯罪ノ用ニ供シタル時ニ非サ
 レハ之ヲ沒收セサルヲ以テ法律ノ禁制物ニ非ス然レトモ犯罪ノ用ニ
 供シタルノ理由ヲ以テ何人ノ所有ヲ問ハス之ヲ沒收ス是レ總則ノ例
 外タル所以ナリ

本節ヲ終ルニ臨ミ茲ニ一ノ附言スヘキ者アリ彼ノ爆發物取締規則ノ
 發布以來本節ハ殆ント立消ヘトナレリ空位ヲ守ル者トナレリ然レモ

元來特別法ナル者ハ細密ノ點ヲ規定スル者ニシテ其重要ナル者ハ矢張普通法ニ存スヘキモノナリトス彼ノ爆發物取締規則中ニハ死刑ニ處スルノ規定モアレトス如キ重大ナル刑ハ之ヲ特別法ニ規定スル者ニ非スシテ普通法ニ存スヘキ者ナリ故ニ若シ刑法改正ノ時ニ際セハ立消ヘトナリ空位ヲ守ル者トナリタル本節ヲ削除セスシテ却テ特別法ノ重ナル點ヲ引キ抜キテ之ヲ本節ニ加フヘキモノナリトス

第六節 往來通信ヲ妨害スル罪

從來通信ノ保護ハ社會經濟上最モ必要ナルモノナリ且大ニ軍政上ニ關ス乃チ知ル往來通信ノ便不便ハ富國強兵ニ關スルヲ之ヲ妨害スル者ハ社會ニ最大ノ損害ヲ與フルノミナラス道德ヲ破ルヲ大ナル者ナレハ之ヲ罰メ社會ノ公益ヲ維持シ人民ノ安寧ヲ保護セサルヘカラス是レ本節ノ設ケアル所以ナリ然レトモ本節ハ其大體ヲ記載シタル者

ニシテ未タ之ヲ以テ盡セリト謂フヲ得ス到底特別法ノ規定ヲ竣ツニ非サレハ其罪ヲ網羅シ盡スヲ能ハス

第六十二條 道路橋梁河溝港埠ヲ損壞シテ往來ヲ妨害シタル者ハ二月以上二年以下ノ重禁錮ニ處シ二圓以上二十圓以下ノ罰金ヲ附加ス

本條ニ道路橋梁河溝港埠云々ト其場所ヲ數ヘ擧ケタレトモ尙ホ此ニ擧クヘキモノニシテ漏レタル者アルヘシ其漏レタル者ニ付テハ本條ヲ適用スルヲ得ス何トナレハ道路橋梁河溝港埠ト其場所ヲ限リタル以上ハ其以外ノ場所ハ之ヲ損壞スルモ所謂法律ニ正條ナキモノナルヲ以テナリ故ニ彼ノ渡船場ノ踏板或ハ足場ヲ損壞シタル者ノ如キハ之ヲ罰スルヲ得ス然リ而シテ之ヲ罰スルノ必要アルヲハ本條ニ數ヘ擧ケタル場所ヲ損壞シタル者ヲ罰スルノ必要アリト毫モ異ナル所

ナシ到底本條ノ粗漏ニ歸セサルヲ得ス彼ノ等ノ文字ハ法律上好マシカラサルモノナレトモ本條ノ如キ場合ニ於テハ其範圍ヲ廣フセンカ爲メ其凡テノ場合ヲ含蓄セシメンカ爲メ此文字ヲ用井ル時ハ大ニ其功能ヲ見ル可シ

本條ニ往來ヲ妨害シタル者云々トアリ則チ本條ノ罪ヲ構成スルニハ實害ノ生シタルヲ要スルヤ之ヲ詳言スレハ道路等ヲ損壞シタルカ爲メニ往來ノ人或ハ馬車カ通行スルヲ得スシテ實際妨害ヲ受ケタル者アルヲ要スルヤ將タ妨害ト爲ル可キ事實ノ存スルモノアレハ則チ足レリヤ曰ク妨害ト爲ル可キ事實ノ存スルモノアレハ則チ足レリ往來ノ人或ハ馬車ノ通行スルモノナクシテ爲メニ損壞ヲ受ケタル者ナシト雖モ本條ヲ以テ之ヲ罰ス蓋シ已ニ妨害ト爲ル可キノ事ヲ爲ス時ハ充分社會ニ危險ヲ與フルヲ以テ社會ハ爲メニ充分害セラレヌ

リト謂ハサル可ラス其人馬ノ往來スルモノ無カリシハ社會ノ不幸中ノ幸ノミ豈之ヲ罰セスシテ可ナランヤ元來刑法ハ人民ノ私益ヲ保護スル者ニ非スシテ社會ノ公益ヲ維持スル者ナリ豈人民ノ實害ノ有無ニ因テ其罪ノ有無ヲ判センヤ是ヲ以テ本條ノ罪ハ假令實害ノ生スルヲナキモ之ヲ罰ス又本條ニ損壞ト云ヘリ若シ損壞スルヲナクシテ或ハ大石ヲ置キ或ハ大木ヲ横ヘ其他危險物ヲ堆積シテ以テ往來ヲ妨害シタル時ハ如何曰ク之ヲ罰ス何トナレハ損壞シテ以テ往來ヲ妨害シタル者ト其危險實害毫モ異ナル所ナケレハナリ此等ノ所爲ハ損壞云々ノ語中ニ包含セシメテ敢テ不可ナルコトナカル可シ

本條ノ罪ヲ構成スルニハ目的意思ノ如何ヲ問ハサル歟或ハ一般ニ往來ヲ妨害セントシテ犯ス者アル可シ或ハ單ニ一人ノ往來ヲ妨害シテ自己ノ怨恨ヲ報センカ爲メニ犯ス者アル可シ或ハ好意ニテ道路ヲ修

繕セントノ開鑿等ヲ爲シ爲メニ往來ノ妨害トナリタルカ如キ無意ニ犯ス者アル可シ本條ノ罰スル所ハ如何ナル場合ナルヤ夫レ無意ニ偶然妨害ト爲ル可キ結果ヲ生シタル者ノ如キハ本條ノ問フ所ニ非ス是レ説明ヲ要セスシテ明カナリ而シテ一般ニ往來ヲ妨害セントスルノ惡意アルヲ要セス自己ノ怨恨ヲ報セントシテ往來ノ妨害ト爲ル可キ事ヲ爲シタルカ如キ場合ト雖モ單ニ故意ノミヲ以テ之ヲ罰ス第百六十五條第百六十六條ノ如キハ往來ヲ妨害スルノ惡意アルニ非サレハ之ヲ犯スト能ハサルモ本條ノ罪ハ該條ニ要スル惡意アルヲ要セス單ニ故意ノミヲ以テ犯ス者ト雖モ仍ホ之ヲ罰ス前節ノ罪ハ無意犯ナルヲ以テ假令官許ヲ得ルヲ遺忘シタル者ノ如キモ之ヲ罰ス本條ノ罪ハ有意犯ナルヲ以テ故意惡意アルニ非サレハ之ヲ罰セス然ルニ立法者ハ無意ノ所爲ハ之ヲ罰セサルノ意ヲ明示セ

サルカ故ニ或ハ前節ト混シテ人ヲシテ無意ノ所爲モ尙ホ罰スルヲナキヤヲ疑ハシム是レ本條ノ欠點ナリ草按ニハ故意ヲ以テ云々ト明記シタルヲ以テ其區別實ニ明了ナリキ審査修正ノ際之ヲ削除スルニ至リタルハ惜ム可キノ限ナリ

第百六十三條 偽計又ハ威力ヲ以テ郵便ヲ妨害シ若クハ之ヲ阻止シタル者ハ亦前條ニ同シ

第百六十四條 電信ノ器械柱木ヲ損壞シ又ハ條線ヲ切斷シテ電氣ヲ不通ニ致シタル者ハ三月以上三年以下ノ重禁錮ニ處シ五圓以上五十圓以下ノ罰金ヲ附加ス
若シ器械柱木條線ヲ損壞シテ電信ノ妨害ヲ爲スト雖モ不通ニ至ラサル時ハ一等ヲ減ス

右二條ハ郵便電信ヲ妨害シタル者ヲ罰スルノ條文ナリ第百六十三條

ノ偽計又ハ威力ヲ以テ云々トハ道路破壊セリ橋梁流失セリ通行スル
 不能ハス杯ト詐僞ノ言語ヲ吐キテ以テ郵便配夫ヲシテ迂路ヲ回ラシ
 メ或ハ暴行脅迫ヲ以テ郵便配夫ノ通行ヲ妨ケ以テ郵便事務ヲシテ延
 滞遲滯セシメタル者ヲ謂フ而シテ第六十三條ニハ第六十四條ノ
 如ク器械ヲ損壞シタル者ヲ罰スルノ規定ナシ故ニ郵便馬車ヲ顛覆シ
 或ハ郵便函ヲ毀壞シテ以テ郵便ノ妨害ヲ爲シタル者ノ如キハ明文ナ
 キニ因リ之ヲ罰スルヲ得ヌ又第六十四條ハ電信器具ヲ破壊シテ
 以テ電信ヲ妨害シタル者ノミヲ規定シテ第六十三條ノ如ク偽計又
 ハ威力ヲ以テ電信配夫ノ通行ヲ妨害シタル者ヲ規定セス故ニ兩條孰
 レモ欠點アリト謂ハサルヘカジス若シ兩條相合セハ則チ或ハ完全ナ
 ルヲ得ン

第六十四條第二項ハ第一項ノ未遂犯ノ如クニ見ユルナリ何トナレ

ハ第一項ハ電信ヲ不通ニ致シタル者ヲ罰シテ第二項ハ不通ニ至ラザ
 ル時ハ一等ヲ減スト云フヲ以テナリ然レモ是未遂犯ニ非ス若シ未遂
 犯ナリセハ本條ニ特記スルヲ要セス未遂犯ノ本刑ヨリ減輕スルハ總
 則ニ因テ既ニ明カナリ抑々第六十四條ノ罪ヲ犯ス者ハ必ス不通ニ
 致スノ目的ヲ有スル者ノミニ限ラスシテ不通ニ致スノ目的ナクシテ
 單ニ器械柱木等ヲ損壞スル者アリ然ルニ之ヲ不通ニ致スノ目的ヲ以
 テ遂ニ不通ニ至ラシメタル者ト同一ニ罰スルハ酷ナリトス第二項ハ
 蓋シ此場合ヲ指スナリ是之ヲ特記スルニ至リタル所以ナリ

第六十五條 瀛車ノ往來ヲ妨害スル爲メ鐵道及ヒ其標識ヲ
 損壞シ其他危險ナル障礙ヲ爲シタル者ハ重懲役ニ處ス

本條ハ瀛車ノ往來ヲ妨害シタル者ヲ罰スルノ規定ナリ本條ニ往來ヲ
 妨害スル爲メ云々ト云ヘリ次條モ亦本條ト同一ノ行文ニ出テダレハ

本條及ヒ次條ノ罪ヲ成スニハ必ス往來ヲ妨害スルノ惡意ヲ要シテ故意ノミニテハ其罪ヲ成サス是レ大ニ兩條ノ非難スヘキ點ナリトス第百六十二條ノ如キ單ニ道路橋梁等ヲ損壞シテ以テ往來ヲ妨害シタル者スラ尙ホ且故意ノミニテ足レリ本條及ヒ次條ノ如キ汽車又ハ汽船ノ往來ヲ妨害スルハ其危險ノ最モ鉅大ナル者ナリ而ルニ之ヲ制限シテ必ス惡意アルヲ要ストナセシハ權衡其宜キヲ得サルハ勿論此危險ヲ刑法ノ制裁以外ニ存立セシメタルハ余大ニ立法者ノ粗漏ヲ責メサルヲ得サルナリ曾テ之ヲ聞ク一漁夫アリ海上ノ浮標ヲ破壞シタリ之ヲ糾問スレハ則チ其破壞シタルハ船舶ノ往來ヲ妨害スルノ意思ニ非スシテ其漁業ノ不便ヲ去ランカ爲メナリ此ノ如キ者ハ素ト船舶ノ往來ヲ妨害スルノ目的ニ非サルヲ以テ次條ヲ適用スルヲ得ス然レモ亦之ヲ無罪トナスハ安カラサル所アリトテ遂ニ之ヲ他人ノ器物ヲ毀

棄シタル者トナシテ處罰セリト是レ次條ノ規定ノ不完全ナルヨリシテ已ムヲ得ス右ノ如キ適用ヲ爲シタル者ナルヘケレハ嚴ニ責ムヘカラサル者アリト雖モ然レトモ方角違ノ適用ニシテ立法者ハ浮標ヲ以テ第四百二十一條ノ人ノ器物中ニ包含セシメサルヲハ容易ニ之ヲ知ルヲ得ヘシ又他人ノ器物毀棄罪ヲ以テ之ヲ罰シテ船舶ノ往來ノ安寧ヲ維持スト謂フヲ得ヘキ歟本條ノ場合ニ於テモ亦右ニ擧ケタル如キ類似ノ例ノ生セサルヲハ保シ難カルヘシ故ニ本條及ヒ次條ノ往來ヲ妨害スル爲メ云々ノ語ハ徹頭徹尾不都合ノ語ト謂ハサルヘカラス若シ之ヲ削除セハ則チ其當ヲ得ン

本條尙ホ一ノ闕點アリ即チ第百六十六條ニハ詐僞ノ標識ヲ默示シタル者ヲ規定スレモ本條ニ之ヲ規定セサルヲ是ナリ本條ニハ斯クノ如キ場合ヲ生セスト爲ス乎之ヲ規定スルハ不必要ト爲ス乎決シテ否ラ

サルヘシは一ノ欠點ニシテ規定ヲ要スル者ナリ人或ハ曰ハン詐僞ノ標識ヲ默示スルノ所爲ハ其他危險ナル障礙ヲ爲シタル者ノ語中ニ包含セリト是不妥當ノ解釋ナルヘシ蓋シ危險ナル障礙トハ大木大石等ヲ横ヘタルカ如キ有形的ノ障礙ヲ指シテ詐僞ノ標識ヲ默示スルカ如キ無形的ノ障礙ハ之ヲ想像セサルヘケレハナリ

第六十六條 船舶ノ往來ヲ妨害スル爲メ燈臺浮標其他航海ノ安寧ヲ保護スル標識ヲ損壞シ又ハ詐僞ノ標識ヲ默示シタル者ハ亦前條ニ同シ

本條ハ前條ト同シク惡意ヲ以テスルニ非サレハ犯シ能ハサルトハ前條ニ於テ之ヲ説明シタリ且本條モ亦一ノ欠點アリ即チ前條ノ如キ危險ナル障礙ヲ爲シタル者ヲ罰スルノ規定ナキト是ナリ渺茫タル海洋中ニ危險ナル障礙ヲ爲スカ如キハ決シテ有ルヘカラサルカ如シト雖

モ然レモ人事ノ千態萬狀ナル豈此事ナキヲ保ス可ケンヤ豫メ規定スルノ必要アリトス若シ前條ト相補足スルヲ得ハ前條及ヒ本條ハ互ニ其完キヲ得ン歟

本條ニ航海ノ安寧云々トアレモ河川江湖ニ於テ妨害ヲナシタル時ハ之ヲ如何ニスヘキヤ本條ヲ適用スルト得ヌ故ニ航海ト云ヒシハ狹隘ニ失ス航行ト改ムレハ則チ可ナラン

第六十七條 前數條ニ記載シタル罪其事務ニ關スル官吏及ヒ雇人職工自ラ犯シタル時ハ各本刑ニ照シ一等ヲ加フ

本條ハ説明ヲ要セス

第六十八條 第六十二條ノ罪ヲ犯シ因テ人ヲ殺傷シタル者ハ毆打創傷ノ各本條ニ照シ重キニ從テ處斷ス

第六十二條ノ罪ヲ犯シ因テ人ヲ殺傷シタル者ハ毆打傷創ノ各本條

ニ照シ重キニ從テ處斷スルハ是レ實ニ至當ノ事ナリ然レモ之ヲ以テ
毆打罪ト爲シタルニ非ス又毆打罪ト數罪俱發シタル者ト爲シタルニ
非ス唯茲ニ刑ヲ盛ルノ煩ヲ避ケテ毆打創傷ノ各本條ノ刑ヲ適用スト
謂フニ過キス若シ夫レ初メヨリ毆打スルノ意思ヲ以テ第六十二條
ノ罪ヲ犯ス時ハ此所爲タル全ク毆打ノ手段タル者ナレハ純然タル毆
打罪ニシテ本條ノ罪ニ非ス又數罪俱發ニ非サルナリ

第六十九條 第六十五條第六十六條ノ罪ヲ犯シ因テ漏

車ヲ轉覆シ又ハ船舶ヲ覆没シタル時ハ無期徒刑ニ處シ人ヲ
死ニ致シタル時ハ死刑ニ處ス

第七十條 此節ニ記載シタル輕罪ヲ犯サントシテ未ダ遂ケ
サル者ハ未遂犯罪ノ例ニ照シテ處斷ス

右二條ハ説明ヲ要セス

第七節 人ノ住所ヲ侵ス罪

人ノ住所ヲ侵スノ罪ハ何ノ爲メニ之ヲ設ケタルヤ其性質目的ヲ知ル
テ要ス抑本節ヲ設ケタルノ理由ニアリ一ハ則チ人ノ自由ヲ保護ス
ルニ在リ夫レ家宅ハ吾人ノ壘壁ニシテ恰モ國家ノ城廓ニ於ケルカ如
シ故ナク之ニ入り來ル者ノ如キハ吾人ノ自由ヲ侵害スル者ナリ例ヘ
ハ吾人ヲ謀殺セントシテ入り來ル者アリ之ヲ問糺セハ則チ庭園樹木
ノ配置ヲ見ンカ爲メナリト或ハ足下ニ面會センカ爲メナリト或ハ足
下ヲ謀殺センカ爲メナリト云フ時ニ於テ之ヲ罰セサラン歟吾人ノ居
住ノ安寧起臥ノ自由得テ望ム可ンヤ二ハ則チ人ノ所有權ヲ保護スル
ニ在リ夫レ強盜ヲ爲サントシテ吾人ノ住所ニ入り來ル者ノ如キハ
強盜ノ未遂犯ヲ以テ之ヲ論スルヲ得可キカ如シト雖モ然レモ其未
ダ着手ニ至ラスシテ豫備ニ止マル場合ノ如キハ之ヲ罰スルヲ得ス

何トナレハ豫備ハ刑法ニ於テ格段ノ場合ヲ除クノ外之ヲ罰セサレハナリ斯クノ如クナル時ハ吾人ノ所有權ノ安全得テ望ム可シヤ是レ我立法者ハ本節ヲ設ケテ此等ノ危險ヲ豫防シ以テ吾人ノ自由吾人ノ所有權ヲ保護シタル所以ナリ

本節ヲ設ケタルノ理由ハ以上ノ如クナレトモ人或ハ曰ハン人ノ住所ハ貴重ニシテ憲法ニ掲ク可キモノナリ我憲法亦之ヲ明掲セリ(憲法第二十五條)而シテ憲法ニ制裁ナシ本節ハ之レカ制裁タル者ナリ故ニ本節ノ罪ハ憲法上家宅不可侵ノ原則ヨリ出テタル者ニシテ憲法ノ制裁ナリ若シ否ラストセハ憲法ハ徒法トナルト此說誤レリ何トナレハ憲法ハ官憲ノ權限ヲ定ムル者ニシテ官ヨリ人民ニ對スル場合ヲ指スモノナリ本節ノ罪ハ憲法ノ制裁ナリト謂フ時ハ人民ヨリ人民ニ對スル所爲ニ付テハ其制裁ナキニ至ル則チ憲法ハ人民ヨリ人民ニ對スル所爲

ヲ規定シタルニ非サレハ本節ハ人民ヨリ人民ニ對スル所爲ノ制裁ト爲ストチ得サレハナリ然ルニ本節規定スル所チ觀ル時ハ人民ヨリ人民ニ對スル所爲ノ制裁ナルヲ知ルチ得ヘキナリ但シ官吏ノ人民ニ對スル所爲ニ就テモ本節ノ罪ヲ成スト無キニ非サル可シト雖モ是レ憲法ノ制裁タルノ故ニ然ルニ非スシテ人民ヨリ人民ニ對スル場合ト一般右ニ述ヘタル理由ニ基クモノナリ故ニ論者ノ說ハ誤謬ニシテ本節ノ罪ハ憲法上ノ家宅不可侵ノ原則ヨリ出テタル者ニ非サルナリ佛國刑法ハ官吏タル者カ人民ノ住所ニ云々(佛國刑法第百八十四條)ト規定セルヲ以テ是レ家宅不可侵ノ原則ヨリ出テタルナリ

第百七十一條 晝間故ナク人ノ住居シタル邸宅又ハ人ノ看守シタル建造物ニ入りタル者ハ十一日以上六月以下ノ重禁錮ニ處ス

若シ左ニ記載シタル所爲アル時ハ一等ヲ加フ

一 門戸墻壁ヲ踰越損壞シ又ハ鎖鑰ヲ開キテ入りタル時

二 兇器其他犯罪ノ用ニ供ス可キ物品ヲ構帶シテ入りタル時

三 暴行ヲ爲シテ入りタル時

四 二人以上ニテ入りタル時

本條ハ晝間人ノ住居ヲ侵ス者ヲ罰スルノ條ニシテ次條ハ夜間人ノ住居ヲ侵ス者ヲ罰スルノ條ナリ茲ニ晝間ト云ヒ夜間ト云フハ何レノ時ヨリ何レノ時迄ハ晝又ハ夜ナルヤ法律ニ於テ何日ヨリ何日迄ハ何時ヨリ何時迄ヲ以テ晝ト爲シ又夜ト爲スト規定スルヲアリト雖モ本條及ヒ次條ノ晝間又ハ夜間トハ其時間ヲ限ラスシテ唯日出ヨリ日没迄ヲ晝日没ヨリ日出迄ヲ夜ト謂フニ過キス平易ニ之ヲ言ヘハ日ノ有ル間ハ晝ニ日ノ没シタル后ハ夜ナリ而シテ其晝間ナルヤ否ヤハ裁判

官ノ判定ニ任ス元來犯罪ノ輕重ハ事實ヨリ生ス然ラハ則チ犯罪事實ヲ構成スル晝間夜間ハ之ヲ事實裁判官ノ認定ニ委セサルヘカラス本條ノ罪ヲ構成スルニハ故ナク人ノ住居ニ入りタルヲ要ス若シ夫レ入ルヘキ正當ノ事由アル時ハ本條ノ罪トナラス故ナクトハ佛文草按ニ所謂正當ノ理由ナキモノトシテ即チ人ニ對シテ辯解シ得ヘキ目的ナキ者ヲ謂フ而シテ其理由ノ有無ハ被告人ノ言ヲ設ケテ之ヲ辯解スルニ拘ハラズ裁判官ハ全ク其心證ニ任シテ若シ理由ナキ者ト認定セハ本條ヲ適用シ否ラサル時ハ無罪ト爲サ、ル可カラス故ナクトハ正面ヨリ之ヲ見ル時ハ甚ダ嚴格ニ解釋セサルヘカラスカ如ク隨ヒテ苟モ人ニ打明テ難キナル時ハ皆正當ノ理由ナキ者ニシテ本條ノ故ナクノ中ニ包含セラル、カ如クナレモ然レモ斯クノ如ク嚴格ニ解釋スヘキ者ニ非スシテ單ニ危險ヲ含ム場合ノミニ限ルナ

リ故ニ公然明言スルヲ能ハサルノ理由ト雖モ危険ヲ含ムヲ無キニ於テハ本條ヲ適用スルヲ得ス元來本節ヲ設ケタルノ旨意ハ犯罪ノ危険ヲ豫防スルニ出テタル者ナレハ本條ノ故ナクノ文字亦制限シテ之ヲ解釋セサルヘカラス即チ犯罪ノ危険ナキ時ハ本條ヲ適用スヘカラスボアツナー下氏一適例ヲ示セリ曰ク一兵士出軍ニ臨ミ其情人ノ或ル家ニ下婢トナリ居ルヲ以テ其家ニ忍ヒ入り離別ヲ告ケテ永ク愛情ヲ割カサルヲ得サルヲ談リ合フノ際捕縛セテレタリ此者ニ本條ヲ適用スルヲ得ルヤ本條ノ正面ヨリ見ル時ハ故ナク人ノ住所ニ入りタル者ノ如シ又軍刀ヲモ携帯セシ者ナレハ犯罪ノ危険アルカ如シ然レモ此等ハ本條ヲ適用スルヲ得ス何トナレハ犯罪ノ意思ナキヲ以テ毫モ危険ヲ與フルヲナケレハナリト是レ實ニ至當ノ說ナリ

以上ノ理由ニ因リテ之ヲ考フレハ本條ノ故ナクトハ寬ニ之ヲ解釋シ

テ若シ其入りタル理由ノ危険ナキヲ証明セハ無罪ト爲サ、ルヘカラス故ニ夫ノ逮捕官吏人ヲ逮捕スルニ其手續ヲ盡サ、レハ人ノ家宅ニ侵入スルコトヲ得サルハ治罪法ノ規定スル所ナリト雖モ然レモ其規則ヲ守ラサルカ不規則ノ令狀ヲ以テ人ノ家宅ニ侵入シタレハトテ本條ノ罪ヲ成スニ非ラス唯官吏懲戒令ニ依リテ處分セラル、ノミ是レ警務ヲ盡スノ意思アリテ犯罪ノ意思ナク隨ヒテ人ニ危険ヲ與フルヲナケレハナリ

人ノ住居シタル邸宅トハ人ノ住居ニ供セラレタル邸宅ト謂フニシテ其住居ノ人ハ現ニ他出シテ無人ナル時ト雖モ尙ホ之ヲ包含ス建造物トハ寺院、病院、學校、博物館等ヲ謂フ者ニシテ此等ハ圖書器械、財寶等ヲ藏スル者ナレハ必看守人アル者ナリ若シ看守人ナキ時ハ故ナク之ニ入ルモ本條ノ罪ヲ成サス是レ看守人ナキ者ノ如キハ器械モ財寶モ

ナクシテ之ニ入ルニ危険ナキヲ以テナリ又全ク人ノ住居セサル家ニ入ルモ本條ノ間フ所ニ非ス人モナク財物モナケレハ更ニ危害ヲ與フルヲナケレハナリ前ニモ已ニ述ヘタルカ如ク本條ハ他ノ犯罪ノ危害ヲ豫防セントシテ設ケタル者ナレハ若シ人ノ看守セル建造物又ハ全ク人ノ住居セサル家屋ノ如キ之ニ入ルモ更ニ危害ナキ者ハ本條ヲ適用セサルナリ

第二項ノ踰越トハ乘リ越スノ意味ナレトモ墻壁ノ土臺ノ下ヲ掘リテ入りタルカ如キ犬又ハ猫ノ通路ノ穴ヨリ入りタルカ如キモ踰越中ニ包含セシメサルヘカラス外部ヨリ内部ニ強ヒテ侵入シタル場合ハ凡テ包含スルナルヘシ

兇器ニ二種アリ性質ニ因ル兇器ト用方ニ因ル兇器ト是ナリ性質ニ因ル兇器トハ銃砲刀劍ノ如キ其物自身カ人ヲ殺スカ自己ヲ守ルノ器具

ニ作り出サレタル者ヲ云ヒ用方ニ因ル兇器トハ其物自身ハ人ヲ殺シ又ハ自己ヲ守ルノ器具ガラサルモ其用方ニ因リテ兇器トナル者ナリ出刃庖丁小刀ノ如キ是ナリ此性質上ノ兇器ト用方上ノ兇器トハ之ヲ區別スルノ必要アリ即チ性質上ノ兇器ナル時ハ其犯罪ノ用ニ供スヘキモノナルトハ檢察官之ヲ證明スルヲ要セス用方上ノ兇器ナル時ハ其犯罪ノ用ニ供スヘキモノナルトハ檢察官之ヲ證明セサル可カラズ

第七十二條 夜間故ナク人ノ住居シタル邸宅又ハ人ノ看守

シタル建造物ニ入りタル者ハ一年以上以下ノ重禁錮ニ處ス

若シ前條ニ記載シタ加重スヘキ所爲アル時ハ一等ヲ加フ本條ハ別ニ前條ニ異ナルヲナシ其異ナルハ唯々本條ハ前條ヨリ其刑重キノミ其重キヲ致ス所以ノモノハ夜間ハ人ノ安息ヲ要スル時間ニ

係リ而シテ監守ヲ爲スニ難クシテ犯罪ヲ爲スニ易シ其人ニ危険ヲ與フルト前條ニ比シテ更ニ大ナリ是レ法律ノ一層重ク之ヲ罰シテ人民ノ安寧ヲ保護シタル所以ナリ

第七十三條 故ナク皇居禁苑離宮行在所及ヒ皇陵内ニ入りタル者ハ前二條ノ例ニ照シ各一等ヲ加フ

本條ハ皇室ノ尊嚴ヲ保護センカ爲メニ通常ノ刑ニ更ニ一等ヲ加ヘタルモノナリ

第八節 官ノ封印ヲ破棄スル罪

或場合ニ於テ官署ヨリ法律規則ニ依リ特別ニ封印ヲ爲ストアリ此封印ハ之ヲ破ルト易シ何トナレハ紙片等ニテ爲ス者ナレハナリ今若シ此官署ノ所爲ヲ完カラシメンニハ封印ヲ破ル者ノ制裁ヲ規定セサルヘカラス是レ本節ノ設ケアル所以ナリ

第七十四條 官署ノ處分ニ因リ特別ニ家屋倉庫其他ノ物件

ニ施シタル封印ヲ破棄シタル者ハ二月以上二年以下ノ重禁錮ニ處ス

若シ看守者自ラ犯シタル時ハ一等ヲ加フ

本條ノ特別ノ文字ハ其意義甚ダ漠然トシテ如何ナル場合ナルヤチ知ル不能ハス故ニ之ヲ解釋スルニハ大ニ注意ヲ加ヘサルヘカラサル者ナリトス官署ノ處分トハ官廳ノ名ヲ以テ事ヲ處分スルトナレト官廳ノ處分ニ因リ特別ニ封印ヲ施ストハ如何ナル場合ナルヤ官吏カ官署ノ處分トシテ封印ヲ施スハ素ト偶然ニアラス凡テ是レ特別ナリ若シ斯クノ如ク廣ク之ヲ解釋セン歟其範圍甚ダ廣キニ涉リテ夫ノ官署ノ用箆筒ノ封印ヲ破棄スルカ如キ又官文書ヲ送ル封箱ノ封印ヲ破棄スルカ如キモ皆本條中ニ入ルニ至ル若シ狹ク之ヲ解釋センカ身代限ノ

處分ヲ受ケタル者ノ財産ニ對シテ施シタル封印ヲ破棄シタルカ如キ
 場合ニ止マルニ至ル斯クノ如キ曖昧ノ文字之ヲ如何ニ解釋セハ則チ
 其誤謬ヲ免カル可キ乎封印ニモ人ノ權利ヲ保護スル爲メ(所有者又ハ
 第三者ヲ害ス可キ時ニ當リ所有者又ハ第三者ノ權利ヲ保護センカ爲
 メニ封印ヲ施スカ如キ場合)若クハ危害ヲ防ク爲メ(主稅官吏カ酒ノ密
 造ヲ發見シタル時封印ヲ施スカ如キ場合)ニ施スニアリ又秘密ヲ要ス
 ル爲メ(人民ノ開クヲ許サ、ル官ノ文庫ニ封印ヲ施スカ如キ場合)ニ
 施スニアリ而シテ本條ノ所謂官署ノ處分ニ因リ特別ニ施シタル封印ト
 ハ蓋シ所有者又ハ第三者ノ權利ヲ保護センカ爲メニ差押ヘタル財産
 ニ執達吏ノ施シタル封印、酒稅ノ免脫ヲ計ル危害ヲ防カンカ爲メニ主
 稅官吏ノ施シタル封印ノ如キ者ヲ指スモノニシテ夫ノ秘密ヲ要スル
 文庫ニ施シタル封印ノ如キハ本條ニ包含セサルナリ何トナレハ本條

ノ特別ニ施シタル封印トハ封印ヲ施スヘキ權利義務アル者カ人民ノ
 物件ニ施シタル封印ヲ指スモノニシテ即チ封印ヲ施スヘキ義務アル
 官吏カ差押ヘタル財産ニ施シタル封印、又封印ヲ施スヘキ權利アル主
 稅官ノ免稅ノ危害ヲ防カンカ爲メニ施シタル封印ノ如キ是也夫ノ秘
 密ヲ要スル文庫ニ施シタル封印ノ如キハ是レ官カ自己ノ物件ニ封印
 ヲ施シタルト同一ニシテ本條ノ所謂特別ニ施シタル封印ニアラサレ
 ハナリ又差押財産ニ施ス封印、酒稅免脫ヲ防ク爲メ施ス封印ノ如キハ
 其方法簡單ナレハ此單簡ナル點ニ重キヲ置キテ之ヲ破リタル者ヲ罰
 スト雖モ秘密ヲ要スル文庫ニ施シタル封印ヲ破リタル者ノ如キハ秘
 密ヲ發キタルノ點ヲ以テ之ヲ罰スルハ格別封印ヲ破リタルノ者ヲ以
 テ之ヲ罰スルヲ得サルナリ故ニ曰ク此場合ハ本條ニ包含セスト而
 ノ此場合ハ是レ欠文ニシテ之ヲ罰スルヲ得サルナリ

第七十五條 官ノ封印ヲ破棄シテ其物件ヲ盜取シ又ハ毀壞シタル者ハ盜罪及ヒ毀壞ノ各本條ニ照シ重キニ從テ處斷ス

第七十六條 看守者其懈怠ニ因リ封印ヲ破棄シ又ハ其物件ヲ盜取毀壞スル犯人アルト覺ラサル時ハ二圓以上二十圓以下ノ罰金ニ處ス

右二條ハ別ニ説明スヘキナシ

第九節 公務ヲ行フヲ拒ム罪

本表題ニ公務ヲ行フヲ拒ム罪トアルヲ見レハ公務ヲ行フ者アルニ當リ他人ヨリ之ヲ拒ムカ如クナレハ決シテ然ラス本節ノ罪ハ不行犯ニ屬ス即チ公務ヲ行フノ義務アル者カ其公務ヲ行ハサルヲ罰スルナリ蓋シ官吏ト一私人トヲ問ハス皆社會ニ對シテ公務ヲ行フノ義務アリ蓋シ之ヲ行ハサルニ於テハ一般ノ秩序安寧ヲ妨害スルニ至ルヲ以テ

其制裁トシテ本節ノ起リタル者ナリ

第七十七條 陸海軍ノ將校タル者出兵ヲ要求スル權アル官署ヨリ其要求ヲ受ケタル時ハ之ニ應セサル可カラス若シ之ヲ肯セサル時ハ本條ノ罰ヲ受ク本條ノ將校トハ狹ク之ヲ解シテ出兵ノ權利アル將校出兵ノ要求ニ應スル義務アル將校ト爲ササルヘカラス故ナクシテノ語モ亦狹ク之ヲ解シテ第七十一條ノ故ナクト同一ニ視ル可カラス

第七十八條 陸海軍ノ徵兵ニ編入セラル可キ者身体ヲ毀傷シテ疾病ヲ作爲シ其他詐僞ノ所爲ヲ以テ免役ヲ圖リタル時

ハ一月以上一年以下ノ重禁錮ニ處シ三圓以上三十圓以下ノ罰金ヲ附加ス

若シ他人ニ囑託シ其氏名ヲ詐稱シ代テ徵募ニ應セシメタル者亦同シ其囑託ヲ受ケテ徵募ニ應シタル者ハ第二百三十一條ノ例ニ照シテ處斷ス

本條ハ殆ント消滅ノ有様ナリ何トナレハ本條ノ事柄ハ徵兵令ニ於テ詳細之ヲ規定スルニ至リタレハナリ本條ニ逃走シテ免役ヲ圖リタル者ノ規定ナケレハ徵兵令ニハ之ヲ規定セリ或人曰ク逃走シテ免役ヲ圖リタル者ノ如キハ「其他詐偽ノ所爲」ノ中ニ包含スト其レ或ハ然ラン然レハ徵兵令ニ於テ明ニ之ヲ規定セルヲ以テ到底本條ヲ適用スルノ時ナカルヘシ今本條ニ存スル一疑問ヲ左ニ決セン
徵兵ニ應スルヲ厭ヒ免役ヲ圖ル者其迫齡前ニ於テ本條ノ罪ヲナル可

キ所爲ヲ行ヒタル時ハ如何スヘキヤ例ヘハ來年徵兵適齡トナル者今年手足ヲ斷ツカ或ハ其他身体ヲ毀傷シテ以テ免役ヲ圖リタル時ハ今年之ヲ罰スルヤ將タ來年徵兵適齡ニ至テ之ヲ罰スルヤ曰ク來年適齡ニ至ラサレハ之ヲ罰スルヲ得ス蓋シ設ヒ身体ヲ毀傷シテ疾病ヲ作爲スルモ身体検査ノ日ニ至ラサレハ免役ヲ圖リタリト云フヲ確然タラス其人適齡前ニ死スルカ或ハ徵兵令ノ改正等ニ際シテ免役トナルヤモ亦未ダ知ルヘカラス故ニ斯クノ如キ所爲ハ未必條件附ノ罪トモ謂フ可キモノニシテ其免役ヲ圖リタリト云フヲ確定スヘキ時期ノ到着スルニ非サレハ之ヲ罰スルヲ得サルナリ

第七十九條 醫師化學家其他職業ニ因リ官署ヨリ解剖分析又ハ鑑定ヲ命セテレタル者故ナクシテ之ヲ肯セサル時ハ四圓以上四十圓以下ノ罰金ニ處ス

醫師化學家ハ官吏ニ非ラサレ且固ヨリ公務ヲ行フノ義務アリ此義務ニ背ク時ハ其制裁ナカルヘカラス制裁ナキ時ハ其義務ヲ盡ス者ナキニ至ル是レ本條ノ設ケアル所以ナリ

第一百八十条 裁判所ヨリ證人トシテ證據ヲ陳述スル丁テ命セラレタル者故ナクシテ之ヲ肯セサル時ハ亦前條ニ同シ

證人裁判所ヨリ呼出テ受ケテ之ニ應セサル時ハ治罪法第二百九十三条ヲ以テ罰セラル若シ出廷シテ陳述ヲ肯セサル時ハ本條ノ制裁ヲ受ク本條ハ他ニ説明スヘキナシ

第一百八十一条 傳染病流行ノ際又ハ傳染病ノ疑アル船舶入港スルニ當リ醫師其病患ヲ検査シ又ハ消滅ノ方法ヲ陳述スル丁テ命セラレタル者故ナクシテ之ヲ肯セサル時ハ五圓以上五十圓以下ノ罰金ニ處ス

獸類傳染病流行ノ際獸醫此條ノ罪ヲ犯シタル時ハ一等ヲ減ス

本條ハ別ニ説明スヘキナシ
諸君ヨ本節ハ右ニテ講了シタレ且予ハ本節中ニ論スヘキ一問題ヲ遺忘シタル者アリ而シテ此問題タル有意犯、無意犯ニ關スル最モ重要ノモノナレハ今之ヲ左ニ研究セントス
無意犯ハ意思ノ有無ヲ問ハスシテ之ヲ罰ス今徵兵適齡者其適齡屆チ爲サス出產死亡者アリテ其届出チ爲サ、ル者ハ無意犯ナルヲ以テ假令過失ニ出ツルモ之ヲ罰ス然ルニ其届出チ爲サ、リシハ病氣ノ爲メカ其他已ムヲ得サル事故ノ爲メニシテ實際届出チ爲スト能ハサリシ場合又ハ他人ニ其届出チ依託シタルニ其人懈怠ニ因リテ届出チ爲サ、リシ場合ノ如キハ之ヲ如何ニスヘキヤ仍ホ無意犯ハ意思ノ有無ヲ

問ハス事情ノ如何ヲ論セストナシテ之ヲ罰スル乎吾人ノ良心吾人ノ感想ハ之ヲ罰スヘカラサルヲ教ユルナルヘシ然レモ之ヲ無罪トスルニハ刑法中何レノ條ニ據ルヘキヤ今問題ノ明了ヲ得ンカ爲メニ一例ヲ擧ケン木石等ヲ道路ニ堆積シタル者ハ點燈ヲ爲スノ義務アリ然ルニ此者他ノ犯罪ノ爲メニ捕縛セラレテ點燈ヲ爲スト能ハサリシ此場合ニ於テモ尙ホ之ヲ罰スルヤ若シ之ヲ無罪トセント欲セハ何レノ條ヲ適用スルヤ此例ノ如ク徵兵適齡屆出產死亡屆ヲ實際爲スト能ハサル場合ニ届出ヲ爲サ、ル者ヲ無罪ト爲スニハ何レノ條ヲ適用スルヤ第七十五條ニ據ランカ該條第一項ハ強制ノ他ヨリ來リタル場合ニ適用スル者ニシテ其第二項ハ天災又ハ意外ノ變ニ際シテ自己若クハ親屬ノ身体ヲ防衛スルニ出テタル所爲ニ適用スヘキ者ナレハ到底該條ヲ適用スルヲ得ス第七十七條ニ據ランカ該條ノ罪ヲ犯ス意ナキ

ノ所爲ヲ罰セサルハ有意犯ヲ指ス者ニメ無意犯ニ付キテハ同條第一項但書ニ於テ之ヲ罰スルヲ明言セリ然ラハ則チ第七十八條ニ據ランカ知覺精神ノ喪失シタル者ニ就キテハ則チ可ナリト雖モ其然ラサル者ニ在テハ該條ヲ適用スルヲ得ス此ノ如ク觀來レハ他ニ據ルヘキノ正條ナキヲ以テ遂ニ之ヲ罰セサルヘカラサルカ如シト雖モ然レモ之ヲ罰スルヲ得サルナリ其理由如何曰ク刑法ノ正文上ヨリシテ然ルニ非スシテ所爲其物ノ性質上ヨリシテ然ルナリ元來刑法ノ無意犯ヲ罰スルハ懈怠ヲ想像シ而メ其懈怠ヲ責ムルニ在リ然ラハ則チ若シ懈怠ナキニ於テハ之ヲ罰スルヲ得ス懈怠ナキノ所爲ハ法律ノ罰スヘキ權限内ノモノニ非ス何トナレハ社會ヲ害スルノ實アルモ毫モ道德ニ背クノ點ナケレハナリ乃チ懈怠ナキノ所爲ハ犯罪成立ノ元素ヲ欠ク所ノモノナレハ罪トノ成立スヘキニ非ス但シ彼ノ印紙ヲ貼用

スヘキ場合ニ之ヲ貼用セサル者ヲ罰スル如キハ敢テ懈怠ヲ想像シタルニ非サレハ其懈怠ノ有無ヲ問ハスノ之ヲ罰ス其懈怠ナキヲ言フ者ノ如キハ是レ法律ヲ知ラサル者ナリ法律ヲ遺忘シタル者ナリ法律ノ遺忘ハ犯罪不成立ノ原因トナラサレハ豈之ヲ罰セサルヲ得ンヤ

右ノ理由ナルヲ以テ刑法ハ總則ニ於テ無意犯ヲ罰スルヲ掲ケテ第二編以下ニ其場合ヲ規定セリト雖モ其有罪無罪ヲ決スルニハ各本條ノ精神ヲ探究シテ其犯罪ニ要スヘキ元素ヲ具備スルヤ否ヲ見サルヘカラス而シテ若シ其元素ヲ欠ク時ハ之ヲ無罪トセサルヘカラス本問題ノ徵兵適齡者其届出ヲ爲サス、出產死亡者アリテ其届出ヲ爲サルハ全ク己ムヘカラサル事情ニ出テ、毫モ懈怠ナキニ於テハ之ヲ罰スルコトヲ得ス諸君ヨ無意犯ハ犯意ノ有無ヲ問ハスシテ之ヲ罰スルノ法理ニ拘泥シテ各本條ノ精神ヲ探ルノ必要ナルヲ忘ルヘカラス法

律ハ背徳加害ノ所爲ニ非サレハ之ニ干涉スルヲ得サルヲ忘ルヘカラス

第四章 信用ヲ害スル罪

信用ヲ害スル罪トハ公衆ノ信憑ニ背クモノニシテ多クハ偽造變造ノ罪ニ係レリ偽造變造ナル者ハ皆公衆ノ信憑ニ背キ社會經濟ヲ害スルヲ以テ茲ニ諸種ノ偽造變造ヲ一括シテ本章ヲ置ケリ各國刑法ハ斯クノ如ク一括シタル者鮮シ是レ我刑法ハ此點ニ於テ大ニ進歩セリト謂フヘシ

第一節 貨幣ヲ偽造スル罪

公衆ノ信用ヲ害スル丁最モ大ナルモノハ貨幣ヲ偽造變造スル丁是ナリ是レ本節ノ罪ヲ第一ニ置キタル所以ナリ本節表題ニハ偽造スル罪トアリテ變造ノ丁ヲ云ハスト雖モ是レ重ナル者ヲ掲ケタルニ過キサ

レハ無論變造モ之ニ含有スル者ト解セサルヘカラス
 貨幣偽造ハ如何ナル種類ノ罪ナルヤ之ヲ公罪トシテ本編中ニ規定セ
 シハ如何ナル理由ナルヤ夫レ貨幣ヲ偽造スル者ハ甚々重キ情狀ヲ存
 シテ重ク罰スルノ必要アリト雖モ然レモ其罪ノ構成上果シテ之ヲ公
 罪ト爲スヘキモノナルヤ貨幣ヲ偽造スル者ハ其目的ノ不正ノ利益ヲ得
 ントスルニ在リ他人ノ財物ヲ騙取セントスルニ在リ然ラハ則チ貨幣
 偽造ハ是レ詐僞取財ナラスヤ公罪ニアラスシテ一己人ニ對スル罪ナ
 ラスヤ然ルニ我刑法ハ之ヲ公罪トシテ第二編中ニ編入シタルハ抑何
 ソヤ古昔ハ貨幣偽造ヲ以テ君主權ニ對スル罪トナセリ蓋シ貨幣ノ製
 造ヲ以テ君主ノ特權トナシタルニ由ル其說ニ曰ク價值ナキ者ニ價值
 チ附シ以テ之ヲ通用セシムルハ君主權ノ一部ナリト夫レ斯クノ如ク
 當時ハ貨幣ノ製造ヲ以テ君主ノ特權ト爲スノ思想盛ナリシヲ以テ之

ヲ偽造スル者ノ如キハ君主ノ特權ヲ犯ス者ナリ公權ヲ害スル者ナリ
 トシテ之ヲ公罪トナシタルナリ現ニ羅馬ニ於テハ貨幣偽造ヲ以テ反
 逆罪ト爲セリ

以上ノ如ク古昔ハ貨幣偽造ヲ以テ公罪トナシタリ今日之ヲ公罪ト爲
 シタルハ亦右同一ノ理由ニ出テタルヤ曰ク否ラス夫レ貨幣製造ヲ以
 テ君主權ノ一部ナリトシ價值ナキ者ニ價值ヲ附シテ之ヲ通用セシム
 ルハ君主ノ特權ナリト思惟スルハ誤謬ナリ夫レ貨幣ハ價值ノ標準物
 ナリ物價ノ代表物ナリ貨幣ニシテ價值ナクンハ何ヲ以テ價值ノ標準
 チ立ツルヲ得ンヤ何ヲ以テ物價ヲ代表スルヲ得ンヤ一圓ノ價值
 アリテ始メテ一圓ノ物價ヲ代表スルニ非スヤ一圓ノ標準ヲ立ツルニ
 非スヤ若シ價值ナクシテ命價ノミニ止マル時ハ物價ハ亦之ニ伴フテ
 騰貴セントス然ラハ則チ價值ナキ者ヲ以テ其命價ノ如ク通用セシム

ルモ其價值ハ君主ノ權ト雖モ之ヲ左右スルヲ得サルナリ是レ貨幣製造ハ君主ノ特權タルヲ能ハサルモノナラスヤ是ニ由テ之ヲ觀レハ貨幣ハ他ノ物品即チ米ナリ麥ナリ豆ナリト一般全ク一個ノ商品タルノ性質ノモノニ過キサレハ從テ何人ト雖モ之ヲ製造シテ不可ナルナキカ如シト雖モ然レモ之ヲ各人ノ自由ニ委シテ問ハサル時ハ其弊害百出シテ商業ノ圓滑ヲ得ルヲ能ハサルヲ以テ公益上其製造ヲ政府ニ委シタル者ナリ佛國ニ於テハ煙草ノ製造ハ獨リ之ヲ政府ノ手ニ握レリ貨幣製造ヲ政府ニ委スルハ其主義ハ相異ナレモ其政府ノ專有ナルノ點ニ於テハ各異ナルヲナシ即チ貨幣製造ハ政府ノ特權ニアラスシテ一ノ專賣權ナリ之ヲ僞造スル者ノ如キハ社會ノ公權ヲ犯スニ非スシテ政府ノ專賣權即チ私權ヲ害スルモノナリ故ニ貨幣僞造ハ政府ニ對スル時ハ其專賣權ヲ犯スニ止リ人民間ニ在テハ詐僞取財ニ過キサ

レハ何レヨリ見ルモ私罪ニシテ公罪タルヲ得サルナリ然ラハ則チ我刑法ノ之ヲ公罪ト認メタルノ理由何レニ在ルヤ此罪ノ本來ノ性質タルヤ詐僞取財ナリト雖モ然レモ他ノ一面ヨリ觀ル時ハ此罪タル一種ノ特性ヲ具ヘテ大ニ他ノ私罪ニ異ナルノ點アリ則チ僞造貨幣ノ迅速ナル流通ノ結果容易ニ公衆ノ信用ヲ害シ交際ノ安寧ヲ妨ケ爲メニ商業上ニ變動ヲ起シ遂ニ貨幣ヲ授受スル者ナクシテ物品交換ヲ爲スニ至ル是レ大ニ社會公益ヲ害スル者ナリ是ニ由テ之ヲ觀レハ貨幣僞造ノ罪タル其性質一私人ニ對スルモノナルモ又社會公益ヲ害スルノ性質アルヲ以テ一個兩面ヲ有スル者ト謂ハサルヘカラス而シテ我刑法ハ公益ヲ害スルノ點ニ重キヲ置キテ之ヲ公罪ト爲シタルナリ現時各國刑法ノ貨幣僞造ヲ公罪ト爲シタルハ亦此理由ニ基クナリ古昔ハ此罪ヲ罰スルニ死刑ヲ以テセリ夫レ斯クノ如ク重ク之ヲ罰シ

タルハ蓋シ此罪ヲ以テ君主ニ對スル者ト爲シタルト又其貨幣ハ製造甚々粗惡ニシテ之ヲ模擬シ易ク之ヲ偽造シ易キカ故ニ嚴刑ヲ以テ此危險ヲ豫防セントシタルトニ由ル其貨幣偽造ヲ以テ君主權ニ對スル者ト爲シタルノ誤謬ナルトハ前已ニ之ヲ述ヘタリ且今日ハ文明器械ノ世界ニシテ技術大ニ進歩シ其製造ノ功緻ニシテ偽造シ難キト古昔ノ粗惡ニシテ何人モ偽造シ得ルカ如キノ比ニ非ス隨ヒテ之ヲ偽造スルノ危險ヲ豫防スル必要ノ度ヲ減セリ於是乎今日ハ各國刑法ニ於テ大ニ其刑ヲ輕クシテ復タ死刑ヲ科スルノ國ナシ我刑法ハ之ヲ罰スルニ無期徒刑ヲ以テセリ然レモ尙ホ重キニ過クルノ感ナキ能ハス何トナレハ偽造貨幣ハ其流通ノ迅速ナル容易ニ商業ノ信用ヲ害シ公衆ノ安寧ヲ妨クルヲ以テ公益上重ク之ヲ罰スルノ必要アルカ如シト雖モ元來貨幣偽造ノ性質タル詐僞取財ニ過キス其公益ヲ害スルカ如キハ畢

竟詐僞取財ノ結果ナリ而シテ其結果ノ危險ナルトモ亦世人ノ一般ニ想像スルカ如ク大ナル者ニ非ス若シ數萬ノ偽造貨幣ヲ天下ニ散布スル時ハ其危險大ナルヘシト雖モ數萬ノ多キハ却テ發覺ヲ早メテ其目的ヲ達スル丁能ハサルモノナレハ實際ハ僅々使用シテ有限ノ人ヲ瞞着スルニ過キス此危險ヲ豫防スルニ罪ト權衡ヲ得サルカ如キノ嚴刑ヲ用井ルヲ要セサルナリ蓋シ此嚴刑ヲ規定シタルハ舊套ヲ脱セサルニ因ルナラン

第百八十二條 内國通用ノ金銀貨及ヒ紙幣ヲ偽造シテ行使シタル者ハ無期徒刑ニ處ス

若シ變造シテ行使シタル者ハ輕懲役ニ處ス

本條ノ罪ヲ構成スルニハ左ノ四元素ヲ要ス

第一 惡意アルト

刑法

第二 眞貨ヲ模擬スルヲ

第三 貨幣ノ法律上ノ通用ヲ有スルヲ

第四 行使スルヲ

貨幣ヲ偽造シテ本條ノ罪ヲ成スニハ右四元素ヲ具備スルヲ要ス若シ其一ヲ欠ク時ハ本條ノ罪ヲ成サス左ニ一々之ヲ攻究セン

第一 惡意アルヲ

惡意トハ行使スルノ意思ヲ以テ偽造スルヲ謂フ今本條ノ貨幣偽造罪ニ惡意ヲ必要トスルヲ明瞭ニ知ラント欲セハ暫ク本條ヲ離レテ貨幣ヲ偽造シテ未タ行使セサル場合ヲ想像セサル可カラス(本條ハ行使シタル場合ナレハナリ)夫レ貨幣ヲ偽造シテ未タ行使セサル者ハ是レ詐欺取財ノ豫備ナリ誰カ貨幣ヲ偽造スルニ眞正ノ貨幣ト同一ノ物質同一ノ量目ヲ有セシムル者アラシヤ必スヤ惡物質ヲ用井若クハ少

許ノ量目ヲ用井テ以テ眞正ノ貨幣ニ模擬セシムル者ナリ是レ其目的盜ヲ行ハントスルニアリテ偽造貨幣ヲ以テ詐欺取財ノ手段トナスニ外ナラサルナリ而シテ其未タ行使セス其目的ヲ達セサル者ハ是レ詐欺取財ノ豫備ニ止マル者ナリ豫備ノ所爲ヲ罰セサルハ我刑法ノ原則ナリ然ルニ翻テ第百八十六條ニ於テ之ヲ罰セリ之ヲ罰スルハ其危險甚タ大ニシテ他ノ罪ノ豫備ト同一視スルヲ得サル者アルヲ以テ之ヲ一罪トシテ罰シタルナリ而シテ第百八十六條ヲ以テ之ヲ罰スルニハ必ス行使スルノ意ヲ以テ偽造シタルヲ要ス即チ行使ノ意思、盜ノ目的アルヲ必要トスルナリ若シ夫レ行使ノ意思ナク盜ノ目的ナク單ニ學問研究ノ爲メナルカ或ハ美術品トナサンカ爲メナルカ、斯クノ如キ場合ニハ之ヲ罰スルヲ得サルナリ何トナレハ之ヲ行使スルノ意思ナキ時ハ貨幣ヲ偽造シタリト謂フヲ得サレハナリ故ニ貨幣偽

造罪ヲ成スニハ單ニ故意ノミニテハ尙ホ足ラスシテ必ス惡意アルヲ必要トスルナリ夫ノ謀故殺ノ如キハ其人ノ苦痛ヲ去ラシメソカ爲メナルカ如キ敢テ惡意ナク寧ロ善意ナルモ苟モ殺スノ意思アル時ハ直ニ謀故殺罪ヲ成スト雖モ貨幣偽造罪ハ必ス之ヲ行使スルノ惡意ヲ要スルヲ以テ謀故殺罪ト同一ニ之ヲ論スルヲ得ス故ニ第八十六條ヲ以テ貨幣ヲ偽造シテ未ダ行使セサル者ヲ罰スルニハ必ス行使スルノ意思ヲ以テ偽造シタル者ナルヲ要スルナリ

右述フル所ハ獨リ第八十六條ニ關係シテ本條ヲ適用スルニ付テハ更ニ關係アラサル者ノ如シ何トナレハ本條罰スル所ハ行使シタル者ニアルヲ以テ苟モ行使シタル者ニ在テハ其摸造ノ惡意ノ有無ヲ問フヲ要セサルカ如クニ見ユレハナリ然レモ右述フル所ハ貨幣偽造罪構成ノ元素ナルヲ以テ無論本條ニ大關係ヲ有スル者ナリ即チ本條ノ

罪ヲ成スニハ摸造者ノ必ス惡意アリタルヲ要ス成程成文ヲ讀下スル時ハ苟モ行使シタル時ハ其摸造シタルニ付キテハ惡意アリタルヲ必要トセサルカ如シト雖モ決シテ然ラスシテ惡意ハ偽造ノ文字中ニ自然ニ包含セラレタルモノナリ若シ夫レ惡意ヲ以テ摸造シタルニ非サル時ハ假令之ヲ行使スルモ本條ノ罪トナラス何トナレハ上ニ已ニ述ヘタルカ如ク行使スルノ意思ヲ以テ造リタルニ非サル者ハ之ヲ偽造ト謂フヲ得ス已ニ偽造ト謂フヲ得サレハ本條ノ罪ヲ成サ、ルハ當然ノナレハナリ故ニ例ヘハ學術研究ノ爲メカ或ハ美術品トナサシカ爲メニ造リテ后日ニ至リ惡意ヲ生ノ之ヲ行使シタル者ノ如キハ本條ヲ以テ之ヲ罰スルヲ得ス是レ之ヲ行使シタルハ惡意ナルモ之ヲ造ルニ付テハ行使スルノ意アリタルニ非ス即チ貨幣ヲ偽造シタル者ニ非サルヲ以テナリ然ラハ即チ何ニ由リテ此者ヲ罰スヘキ曰

ノ第九十條ノ他人ノ偽造シタル者ヲ受取り而シテ之ヲ行使シタル者ヲ罰スルノ刑ヲ適用スヘシ蓋シ行使スルノ意ヲ以テ偽造シタルニ非スシテ他日ニ至リ惡意ヲ生シテ行使シタル者ハ恰モ他人ヨリ偽造ノ情ヲ知テ受取り而シテ行使シタル者ト同一一般ナレハナリ本條ハ則チ行使スルノ意ヲ以テ偽造シ而シテ之ヲ行使シタル者ニ非サレハ之ヲ適用スルヲ得サルナリ由是觀之本條ノ偽造者ハ必ス惡意アリタルヲ要スルハ亦明了ノ事ナラスヤ

第二、眞貨ヲ模擬スルヲ

本條ノ罪ヲ成スニハ眞正ノ貨幣ヲ模擬シタルヲ要ス即チ偽造貨幣ニシテ眞正ノ貨幣ノ外觀ヲ有シテ容易ニ人ヲ欺キ得ルヲ要ス若シ其製造ノ甚々粗惡ニシテ何人モ之ヲ見テ其偽造タルヲ知リ得ヘキカ如キ者ナル時ハ本條ノ罪ヲ成サス何トナレハ此等ハ假令惡意アル

モ其所爲タル毫モ結果ヲ生セス毫モ損害ヲ來タサスシテ貨幣ヲ偽造シタリト謂フヲ得サレハナリ然ラハ則チ眞實ノ模擬タル如何ナル程度ニ達スルヲ要スルカ是レ法律ノ言ハサル所ニシテ其模擬ト爲スヲ得ルヤ否ヤハ實ニ事實裁判官ノ判定如何ニ存ス而シテ眞貨ノ外觀ヲ有スルニ足ルト認メラレタル模擬ニ付テモ各巧拙アリ我刑法ハ其巧拙ニ因テ刑ヲ異ニセス夫レ模擬ノ功妙ナルモノト拙劣ナルモノトハ其罪度ヲ異ニシ從テ之ニ科スルノ刑モ各異ナラサルヲ得ス然レモ我刑法ノ之ヲ區別セサルハ立法上實ニ區別スルヲ能ハサルニ由ル是亦裁判官ノ酌量ニ委ネタル所ノモノナリ

第三、貨幣ノ法律上ノ通用ヲ有スルヲ

貨幣ノ法律上ノ通用ヲ有スルトハ法律ニ於テ貨幣ニ負債償却ノ効力ヲ與ヘ何人ト雖モ之ヲ受クルヲ拒ムヲ得サルモノヲ謂フ貨幣偽造

罪タルニハ此法貨ヲ偽造シタルモノナラサル可カラズ故ニ外國貨幣ノ如キハ法貨ニアラサルヲ以テ之ヲ偽造スルモ本條ノ罪ト成ラス又已ニ貨幣ノ効力ヲ失ヒタル舊時ノ貨幣モ法貨ニ非サルヲ以テ之ヲ偽造スルモ本條ノ罪トナラス曾テ小判ヲ偽造シタル者ニ本條ヲ適用シタルノ裁判アリタリ是レ本條ノ「内國通用」ノ語ヲ廣ク解シタルノ故ナルヘシト雖モ然レトモ誤謬ノ甚シキモノナリ大審院檢事長ハ非常上告ヲ爲シ大審院ハ之ヲ破毀シタリト云フ本條ノ罪ヲ成スニハ必ス法律上ノ通用ヲ有スルモノナラサル可カラサルヲ亦以テ知ル可キナリ法律上ノ通用ヲ有スル以上ハ紙幣ト雖モ之ヲ偽造スル者ハ亦同ク罰セサルヘカラス蓋シ紙幣ハ本位貨幣ヲ代表スル者ニシテ其効力ハ本位貨幣ト同一ナレハナリ是レ本條ノ紙幣ヲ偽造シタル者ハ金銀貨ヲ偽造シタル者ト同一ニ罰スル所以ナリ

第四行使スルヲ

本條ノ罪ヲ成スニ行使スルヲ要スルハ法文上實ニ明了ノヲナリ偽造シテ未タ行使セサル時ハ第八十六條ノ罪トナル貨幣偽造ニ付テハ行使ト云ヒ官印偽造ニ付テハ使用ト云ヒ又官文書偽造ニ付テハ行使ト云ヒ私文書偽造ニ付テハ使用又ハ行使ト云フ行使ト使用トハ其意味異ナルニ非ス惟行使トハ佛文草案ノ所謂通用ニ置キタルト曰フヲニシテ少シク廣キ意味アルカ如シ

以上四條件ヲ具備スル時ハ本條ノ罪ヲ成ス此四條件ハ法文ニ明記セズ是レ我刑法ハ一般ニ罪ノ定義ヲ與ヘサルカ故ナリ然レモ本條ノ罪ヲ成スニ右四條件ヲ必要トスルヲハ法理上ヨリ明ニ之ヲ知ルヲ得ヘシ而シテ偽造ナル者ハ第四條件ヲ除キ他ノ三條件アリテ始メテ之ヲ見ル

本條ノ偽造罪ヲ犯ス時ハ無期徒刑ニ處セラル然レモ其偽造額ノ多少ニ因テ罪度ニ輕重ナキト能ハサルヘシ數萬圓ノ偽造ヲ爲スト僅々一二圓ノ偽造ヲ爲ストハ其危害ノ大小自ラ異ナルモノアリ而ルニ之ヲ區別セズシテ一般ニ無期徒刑ヲ以テ之ヲ罰スルハ何ソヤ是レ之ヲ區別スルト能ハサルモノアルヲ以テナリ蓋シ之ヲ區別スルニ標準ナク縱令標準アリテ之ヲ區別シ得ルモ若シ區別スル時ハ錯雜ニシテ却テ不明了ヲ來タシ又縱令不明了ハ之ヲ免カル、モ他ニ一事ノ困難ナルモノアリ例ヘハ偽造者偽造ノ器械ヲ豫備シタル際ニ於テ發覺シタルトハ其者多數ヲ偽造セントシタルヤ少數ヲ偽造セントシタルヤ更ニ之ヲ知ルト能ハス斯クノ如キ困難アルヲ以テ我立法者ハ全ク之ヲ裁判官ノ商量ニ委スルノ便ナルニ若カストナシタルナリ僅ニ二十錢ノ紙幣ヲ偽造スルモ無期徒刑ナリ一錢ノ銅貨ヲ偽造スルモ輕懲役ナリ

裁判官タルモノ實際ニ臨ミ宜シク酌量スル所ナカルヘカラス

第二項ハ變造ノ罪ニシテ變造トハ真正ノ貨幣ヲ自己ノ利益アル様ニ變更スルトナリ謂フ變造ハ偽造ニ比シテ社會ニ損害ヲ與アルト尠ナシ何トナレハ偽造ハ模型ヲ用ユルモノナレハ一度其模型ヲ作ル時ハ數万ノ偽造貨幣ヲ得ルト難キニ非ズ之ニ反シテ變造ハ個々ニ其手數ヲ要スルモノナレハ多數ヲ得ルト容易ナラサレハナリ故ニ變造ハ其刑輕シ而シテ變造ノ罪ヲ構成スル元素ハ偽造罪構成ノ元素ト異ナルトナシ其偽造ト變造トヲ區別スルノ點如何變造ハ他ノ物質ヲ以テ新ニ作り出スモノニシテ變造ハ貨幣若クハ紙幣其物ニ就テ之ヲ變更スルコトヲ云フ

變造ニハ其方法ニアリ左ノ如シ

第一 金銀貨ノ量目ヲ減殺シテ其實價ヲ減少スルト此方法ハ金銀貨

ノ縁ヲ削リ去ルカ或ハ化學術等ニ因リテ貨幣全面ヨリ金分ヲ取リテ以テ其實價ヲ減少スルナリ

第二 貨幣ノ命價ヲ變シテ其價格ヲ増加スルヲ例ヘハ五圓ヲ十圓トナシ十圓ヲ二十圓トナスカ如キ其命價ヲ増加スルナリ

第一方法ハ紙幣ニ付テハ行ハレサルモ第二方法ハ紙幣ニ付テモ亦行ハル右二方法ノ外他ニ變造ノ方法アリヤト云フニ變造トハ廣キ意義ヲ有スル者ナレト予ハ右二方法ノ外ニ他ノ方法アルヲ知ラス茲ニ似テ非ナル者アリ夫ノ銀貨ニ金ヲ鍍シ銅貨ニ金銀ヲ鍍スル者是也例ヘハ二十錢銀貨ニ金ヲ鍍シ或ハ五厘銅貨ニ金ヲ鍍シ其命價ヲ改メテ五圓ト爲シタル者ノ如キハ之ヲ變造ト謂フヤト云フニ實際ハ之ヲ變造トナス者ノ如シト雖ト決シテ變造ニ非サルナリ若シ二十錢銀貨ニ金ヲ鍍シタル者ヲ變造トナス時ハ之ヲ金貨ノ變造ト謂フヤ將タ銀貨

ノ變造ト謂フヤ之ヲ金貨ノ變造ト謂フモ銀貨ノ變造ト謂フモ其刑ニ於テハ則チ差別ナシ然レトモ之ヲ區別セント欲セハ寧ロ銀貨ノ變造ト謂ハサルヲ得サルヘシ然ラハ則チ銅貨ニ金ヲ鍍シタル者ハ銅貨ノ變造ナリ銅貨ノ變造ハ一年以上三年以下ノ重禁錮ニ處セラル、ニ過キス而シテ銀貨ニ金ヲ鍍シタル者ハ銀貨ノ變造ニシテ輕懲役ニ處セラル同シク金ヲ鍍シタルノ所爲ニシテ其刑ニ斯クノ如ク大差異アルノ理ナシ是ニ由テ之ヲ觀レハ斯クノ如キ所爲ハ之ヲ變造ト爲スヲ得ス又法理上ヨリスルモ之ヲ變造ト爲スヲ得サルナリ夫レ金ヲ鍍シタル銀貨、銅貨ハ素ヨリ真正ノ貨幣ナレト是レ唯金貨ノ偽造ノ材料ニ供シタル者ニシテ銀塊、銅塊又ハ其他ノ者ヲ以テ金貨ヲ偽造シタル者ト何ソ擇ハンヤ故ニ銀貨ニ金ヲ鍍シ銅貨ニ金銀ヲ鍍シタル者ハ變造ニ非スシテ偽造ナリ紙幣ニ付テモ亦同一ニ論スルヲ得ヘシ即チ

二十錢紙幣ヲ改メテ五十錢トナシ且着色ヲナシタル時ハ變造ニ非ス
シテ偽造タルヘシ

若シ銀貨ニ金ヲ鍍シ銅貨ニ金銀ヲ鍍シテ其命價ヲ變更セスシテ行使
シタル者ハ之ヲ變造トナスヤ將テ偽造トナスヤ曰ク變造ニモ偽造ニ
モ非スシテ詐欺取財ノ所爲ナリ蓋シ偽造變造ハ眞貨ニ摸擬スルヲ
要スルモノナルニ右ノ所爲ノ如キハ鍍金ヲ爲シタルノミニシテ未ダ
眞貨ノ摸擬アリト謂フ可ラス之ヲ用ヰテ人ノ財物ヲ取リタル者ノ如
キハ尋常一般ノ詐欺取財ニシテ貨幣ノ偽造變造ト謂フヲ得サレハナ
リ若シ之ヲ偽造變造ナリトセハ彼ノ天保錢ニ鍍金ヲナシタル者ヲモ
亦變造ト謂ハサル可ラス豈不當ノ至リナラスヤ然レモ若シ此說ヲシ
テ眞ナラシメハ以下ノ疑問ニ對スル決答如何曰ク第九十三條ニ據
レハ貨幣ヲ收受スルノ後ニ於テ偽造又ハ變造ナルヲ知リ之ヲ行使

シタル者ハ其價額ニ倍ノ罰金ニ處セラル而ルニ予ノ說ニ據ルハ貨
幣ヲ收受スルノ后ニ於テ金貨ニ金ヲ鍍シ銅貨ニ金銀ヲ鍍シタル者ナ
ルヲ知リテ之ヲ行使シタル者ハ該條ヲ通用スルヲ得スシテ詐欺
取財ト爲サ、ル可カラス第九十三條ノ刑ハ單ニ罰金ニ過キスシテ
詐欺取財ノ刑ハ重禁錮及ヒ罰金ナリ同シク是レ貨幣ニ非サル物件ヲ
以テ人ヲ詐欺シタル者ナリ而ルニ偽造變造ノ貨幣ヲ以テスル者ト單
ニ鍍金ヲ爲シタル物件ヲ以テシタル者トノ間ニ斯クノ如ク刑ニ差異
アルハ何ソヤ或ハ此不權衡ヲ以テ予カ說ヲ駁スル者アル可シト雖モ
然レモ是レ法文ノ不完全ヨリ生スル自然ノ結果ニシテ不權衡ノ故ヲ以
テ法律ノ解釋ヲ變スヘカラサルナリ況ンヤ法理上ヨリ之ヲ觀レハ敢
テ不權衡ト謂フ可カラサルニ於テ乎蓋シ第九十三條ノ偽造又ハ變
造ナルヲ知リテ之ヲ行使スル者ハ他人モ亦眞貨トシテ受取ル可シ

ト想像スル者ナレハ其惡意小ナリ而ルニ鍍金ヲ爲シタルニ止マル者ハ何人モ一見其貨幣ニ非サルヲ知リ得ヘキヲ以テ之ヲ行使スルニ付テハ其方法ヲ巧ミニセサル可カラスシテ其惡意大ナリ惡意ノ小ナル者ヲ罰スルヲ輕クシテ惡意ノ大ナル者ヲ罰スルヲ重キハ當然ノ事ニシテ敢テ不權衡ト爲スニ足ラサレハナリ但シ我立法者ハ右例ノ所爲ヲ變造ト認メサル者ノ如シ

第百八十三條 内國ニ於テ通用スル外國ノ金銀貨ヲ偽造シテ行使シタルハ有期徒刑ニ處ス

若シ變造シテ行使シタル者ハ二年以上五年以下ノ重禁錮ニ處ス

本條ハ内國ニ於テ通用スル外國金銀貨ヲ偽造、變造シタル場合ニシテ其前條ト異ナル所ハ内國貨幣ト外國貨幣トニ在ルノミ内國通用ノ外

國貨幣トハ外國トノ修交條約ニ依リテ其外國ノ貨幣ヲ内國貨幣ト同一ニ内國ニ通用セシムル如キヲ謂フ現ニ近頃迄ハ伊佛兩國ニ於テ互ニ其貨幣ヲ自國ニ通用セシメタリト云フ本邦ニ於テモ將來斯クノ如キヲ無キヲ保スヘカラス是レ本條ノ設ケアル所以ナリ
本條ニ紙幣ノ規定ナシ蓋シ紙幣ハ政府ニ信用アリテ始メテ通用シ得ル者ニシテ外國政府ニ對シテハ信用ナシ隨ヒテ外國紙幣ヲシテ内國ニ通用セシムルヲナケレハナリ

第百八十四條 官許ヲ得テ發行スル銀行ノ紙幣ヲ偽造シ若クハ變造シテ行使シタル者ハ内外國ノ區別ニ從ヒ前二條ノ例ニ照シテ處斷ス

官許ヲ得テ發行スル銀行ノ紙幣トハ我銀行條例ニ從ヒ銀行ニ於テ官許ヲ得保證ヲ立テ、以テ發行スル所ノ銀行紙幣ヲ謂フナリ第百八十

二條ハ政府發行ノ紙幣ヲ偽造、變造スル者ヲ罰スルニ係ル本條ハ右銀行發行ノ紙幣ヲ偽造、變造スル者ヲ罰スルモノナリ蓋シ銀行紙幣ハ既ニ政府ノ許可ヲ得、公衆ノ信用ヲ受ケテ發行スル所ノモノナレハ之ヲ偽造、變造スル者ノ如キハ大ニ社會公衆ノ信用ヲ害スルヲ以テナリ前條ニ於テハ外國ノ金銀貨ヲ偽造、變造スル者ヲ罰スルヲ規定シテ外國政府發行ノ紙幣ヲ偽造、變造スル者ヲ罰スルヲ規定セス其之ヲ規定セサルノ理由ハ前條ニ於テ叙述シタリ今本條ニ於テハ外國銀行ノ發行シタル紙幣ヲ偽造、變造スル者ヲ罰セリ政府發行ノ紙幣ヲ偽造、變造スル者ヲ罰スル者ヲ罰セシテ獨リ銀行發行ノ紙幣ヲ偽造、變造スル者ヲ罰スルハ其故何ソヤ是レ蓋シ銀行紙幣ハ元來信用手形即チ爲替手形ノ如キ性質ヲ帶フル所ノモノナレハ自ラ信用ヲ置クニ足ルモノアリテ政府發行紙幣ノ信用ヲ置クニ足ラサル如キモノト異ナレリ隨ヒテ將

來内國ニ通用スルヲ認ムルノ場合ナキニ非サルヘシ其通用ヲ認ムル場合ニハ之ヲ偽造、變造スル者アルニ當リテハ商業上ハ勿論、公衆一般ノ信用ヲ保護スル爲メ之ヲ罰セサルヘカラサルヲ以テナリ

第百八十五條 内國通用ノ銅貨ヲ偽造シテ行使シタル者ハ輕

懲役ニ處ス

若シ變造シテ行使シタル者ハ一年以上三年以下ノ重禁錮ニ處ス

本條ニ付キ一疑問アリ即チ銅貨ヲ偽造スルニ當リ官印ヲ偽造シタルハ官印偽造ノ所爲ハ一罪トシテ本條ト數罪俱發ヲ以テ之ヲ論スルヤ否ヤト謂フト是ナリ或ハ數罪俱發ヲ以テ之ヲ論セントスル者アルヘシト雖モ是レ誤謬ノ見ナリ予ハ官印偽造ノ點ハ之ヲ問フ可キモノニ非スト斷言ス何トナレハ若シ貨幣偽造ニシテ官印ヲ必要トスル場

合アリトセン歟其官印ナキニ於テハ貨幣ヲ偽造スル丁チ得スシテ從ヒテ貨幣偽造罪ノ成立スヘキノ理ナシ即チ官印偽造ハ貨幣偽造罪構成ニ必要欠クヘカラサルノ原素チナスモノニシテ官印偽造ト貨幣偽造トハ其所爲ハ則チ各異ナルモ二者相俟チテ一体ヲ成スモノナレハナリ人ヲ殺スニ刀ヲ以テセリ誰カ之ヲ殺人罪ト毆打罪ト俱發シタルモノト爲スモノアラシヤ然ラハ則チ右例ニ於テモ獨リ官印偽造ノ點ノミチ分離シテ之ヲ一罪ト爲ス丁チ得ス是ヲ以テ銅貨ヲ偽造スルニ當リテ官印ヲ偽造スル者アリタルハ數罪俱發ニ非スシテ本條ノ一罪アルノミ

右ノ問題ハ獨リ本條ニ於テノミ起ルモノニ非ス前數條ニ於テモ亦起ル所ノモノナリ然レトモ前數條ハ其刑官印偽造ノ刑ニ比シテ重キカ故ニ之ヲ數罪俱發ト爲スモ常ニ前數條ヲ以テ罰スルコトヲ得テ數罪俱發ト爲スト否トハ其結果ニ於テ差異ヲ見サルカ故ニ右ノ問題ヲ起スノ必要ナキモ本條ノ刑ハ官印偽造ノ刑ヨリ輕キカ故ニ其之ヲ數罪俱發ト爲スト否トハ其結果大差ヲ生シテ大ニ之ヲ研究スルノ必要ヲ見ルナリ故ニ予ハ右ノ問題ヲ本條下ニ於テ辨スルコトト爲シタルナリ

第百八十六條

前數條ニ記載シタル貨幣ノ偽造變造已ニ成テ

未タ行使セサル者ハ各本刑ニ照シ一等ヲ減シ其未タ成ラサル者ハ二等ヲ減ス
 若シ偽造ノ器械ヲ豫備シテ未タ着手セサル者ハ各三等ヲ減ス

前條迄ハ貨幣ヲ偽造、變造シテ行使シタル場合ナリシカ本條ハ偽造、變造已ニ成テ未タ行使セサル場合、又其未タ成ラサル場合及ヒ器械ヲ豫

備シタル場合ヲ規定シタルモノナリ予曾テ述ヘタリ偽造貨幣行使ハ其性質詐欺取財ナリ立法者ノ公罪中ニ之ヲ編入シタルハ惟其所爲ノ公衆ノ信用ヲ害シ商業ノ圓滑ヲ妨クルノ點ニ重キヲ置キタルカ故ノミト然ラハ則チ偽造變造已ニ成テ未タ行使セサル場合ハ詐欺取財ノ豫備ナルヲ以テ本條ノ所爲ハ之ヲ詐欺取財ノ豫備ナリト謂ハサルヘカラス實ニ本條ハ詐欺取財ノ豫備ナリ豫備ノ所爲ハ我刑法ノ罰セサル所ナルニ本條ノ之ヲ罰スル所以ノモノハ何ソヤ是レ予カ曾テ述ヘタル所ニシテ此所爲タル其危險ヲ包藏スル丁大ニノ忽諸ニ付スヘカラサルモノアルヲ以テ立法者ハ豫備ノ所爲ト見做サスシテ一罪トシテ之ヲ罰シタルナリ本條ハ雷偽造變造ノ已ニ成テ未タ行使セサル者ヲ罰スルノミナラス其未タ成ラサル者ト雖モ又器械ヲ豫備シテ未タ着手セサル者ト雖モ之ヲ罰ス實ニ豫備中ノ豫備ヲモ尙ホ罰スル者ト

謂フ可キナリ

倍本條ノ各本刑ニ照シ一等二等三等ヲ減スト云フハ其文意太タ總則ノ減等ノ場合ニ肖テ從ヒテ其減等ハ各本條ノ刑ノミヲ減スルニ止マリテ其罪ノ性質ハ敢テ變更セサル者ノ如シ例ヘハ前條ノ銅貨ヲ偽造シテ行使シタル者ハ輕懲役ニ處セラル、ヲ以テ重罪ナルト其未タ行使セサル者ハ本條ニ據リテ前條ノ刑ニ一等ヲ減セラル、ヲ以テ重禁錮トナリテ輕罪ナリ是レ前條ノ刑ニ據レハ重罪ナリ減等ノ刑ニ據レハ輕罪ナリ之ヲ重罪ト爲ス可キヤ將タ輕罪ト爲ス可キヤト謂フニ本條ノ行文ノ總則ノ減等ノ場合ニ背タル點ヨリ考フルトハ仍ホ前條ノ刑ニ從ヒテ之ヲ重罪ト爲サルヲ得タルガ如シ然レト本條ノ減等ハ總則ノ減等トハ大ニ其精神ヲ異ニシテ各本條ノ刑ニ因リテ其罪ノ性質ヲ定メスノ其減等ノ刑ヲ以テ罪ノ性質ト爲ス即チ各本條ノ刑ハ重

罪ナルモ本條ノ減等ニ因リテ輕罪トナルハ之ヲ輕罪トナスナリ故
 ニ右例ノ銅貨ヲ偽造ノ未タ行使セサル者ノ本條ニ因リテ減等セラレ
 テ輕罪トナルハ之ヲ輕罪トナサ、ルヘカラス抑本條ノ減等スル所
 以ノモノハ本條ノ所爲其物カ全ク一個ノ罪ヲ成スモノニシテ各本條
 ノ罪ヲ犯シタル者ニ非ス即チ本條ノ減等ハ事實有罪ノ度ヨリ來リテ
 罪度已ニ各本條ノ罪ヨリ下レル別地位ニ在ルモノニシテ總則ノ犯人
 ノ身分又ハ犯罪ノ情狀則チ犯者有罪ノ度ニ基キテ其刑ノミヲ減等ス
 ルカ如キ者ニ非サルナリ而シテ其總則ニ用ヒタルカ如キ行文ニ出テマ
 ルモノハ立法者一々茲ニ刑ヲ配置スルノ繁雜ナルヲ慮リテ前數條各
 本刑ヲ標準トシテ此レヨリ何等ヲ減シタルモノヲ以テ其刑ト爲スト
 定メタルニ過キサレナリ但シ次條ノ減等ニ至リテハ本條ノ減等ト同
 一ニ論スルヲ得サルモノアルヲ以テ次條ニ入テ之ヲ解説セン

第百八十七條

貨幣ヲ偽造、變造スルノ情ヲ知テ雇ヲ受ケタル
 職工ハ前數條ニ記載シタル犯人ノ受ク可キ刑ニ照シ各一等
 ヲ減ス

若シ職工ノ補助ヲ爲シテ雜役ニ供シタル者ハ職工ノ刑ニ照
 シ一等又ハ二等ヲ減ス

本條ハ總則共犯ノ例外ヲ示シタルモノナリ本條チ一讀スルハ本條
 ノ罪ハ前數條ノ從犯ナルカ如シ何トナレハ本條ニ情ヲ知テ雇ヲ受ケ
 タル職工ト云フヲ以テ職工ハ偽造變造ノ爲メ雇ハレテ以テ正犯ノ所
 爲ヲ幫助シタル者ノ如クニ見ユレハナリ然レモ是レ從犯ニ非スシテ
 正犯ナリ已ニ情ヲ知テ雇ヲ受ケタル以上ハ其犯罪ノ謀議ニ加ハリタ
 ル者ニシテ共謀者ノ一人ト爲リタル者ナリ其製造ニ任シタルハ是レ
 所爲ノ一部ヲ擔當シタルモノナリ乃チ本條ノ罪ハ純粹ノ正犯ナリ已

ニ純粹ノ正犯タリ正犯ハ各自同一ノ刑ニ處セラル、丁ハ總則ニ於テ明記スル所ナルニ獨リ本條ノ正犯ノミ他ノ正犯ノ刑ニ一等ヲ減セラ
 ル、ハ何ソヤ是レ總則ノ共犯ノ例外ニ屬ス何ヲ以テ之ヲ例外ト爲シ
 タルヤ我立法者以爲ラク本條ノ罪ハ純粹ノ正犯タルニ相違ナシト雖
 モ他ノ指令者アリテ始メテ現出スヘキモノニシテ若シ指令者ナク
 ハ本條ノ罪ノ現出スヘキ丁ナシ即チ他ニ根源ヲ爲ス者アルカ故ナリ
 而ルニ之ヲ其根源ヲ爲ス所ノ他ノ正犯ト同刑ニ處スルハ酷ニ過クト
 是レ本條ノ減等ノ因リテ起リタル所以ナリ

本條ニ前數條ニ記載シタル犯人ノ受ク可キ刑ニ照シ各一等ヲ減スト
 アルモ前數條ノ犯人ニハ偽造行使ノ者ト又未タ行使セサル者トアリ
 テ各其刑ヲ異ニセリ本條ノ一等ヲ減スルハ偽造行使ノ者ノ刑ニ減等
 スルモノナルヤ行使セサル者ノ刑ニ減等スルモノナルヤ將タ偽造者

ノ行使シタル場合ニハ本條ノ刑ハ其偽造者ノ受クヘキ偽造行使ノ刑
 ニ一等ヲ減シ若シ其偽造者ニシテ未タ行使セサル場合ニハ單ニ偽造
 ノ刑ニ一等ヲ減スルモノナルヤ例ヘハ第八十二條ノ傷造者ニ與シ
 タル職工ハ其偽造者ニシテ行使シタル後ニ發覺シタルハ該條ノ刑
 ニ一等ヲ減シ若シ偽造者ニシテ未タ行使セサル前ニ發覺スルハ偽
 造者ハ第八十六條ニ據リテ一等ヲ減セラル、チ以テ職工ハ其偽造
 者ノ受ク可キ刑ヨリ一等ヲ減シテ第八十二條ノ刑ヨリ二等ヲ減ス
 ルモノナルヤ本條ノ文面ニテハ此等ノ區別判然セスシテ從ヒテ種々
 ニ論シ得ラル、カ如シ予ハ信ス本條ノ刑ハ未タ行使セサル者ノ受ク
 ヘキ刑ニ一等ヲ減スルモノナル丁チ元來貨幣偽造ナル者ハ行使スル
 丁チ目的トスル者ナレハ本條モ亦行使シタル者ノ受ク可キ刑ヨリ減
 スルチ以テ可ト爲スニ似タリト雖モ然レモ斯クノ如キ決定ヲ爲ス丁

ヲ得サルナリ何トナレハ職工ハ唯其製造丈ニ干係シテ行使ニハ毫モ干係セス而シテ製造ハ常ニ行使前ノ事柄ニ屬スルモノナルヲ以テ之ヲ偽造者ノ行使セサル場合ト同格ニ置カサルヲ得サレハナリ故ニ本條ノ刑ハ偽造行使者ノ受ク可キ刑ニ一等ヲ減セスシテ偽造者ノ行使シタルト否トニ關セス常ニ行使セサル者ノ受ク可キ刑ニ一等ヲ減セサルヘカラス乃チ行使セサル者ハ本刑ヨリ一等ヲ減スルヲ以テ復ダ其減等ノ刑ニ一等ヲ減シテ畢竟本條ノ刑ハ各本刑ニ二等ヲ減スルモノトナルナリ若シ夫レ偽造者ノ行使シタル場合ニハ本條ノ刑ハ其行使者ノ受ク可キ刑ニ減等シ偽造者ノ行使セサル場合ニハ本條ノ刑ハ行使セサル者ノ受ク可キ刑ニ減等スルノ說ハ不道理ノ甚ダシキモノナリ此ノ如クナレハ則チ本條ノ刑ハ偽造者ノ所爲ニ由テ變化スルモノト謂ハサルヘカラス是レ豈理ナランヤ

第二項ハ全ク偽造、變造罪ノ從犯ニシテ從ヒテ總則ニ據リテ前數條ノ刑ヨリ減等ス可キモノナレハ茲ニ明記ヲ要セサル所ノモノナレト前項ノ正犯已ニ他ノ正犯ヨリ一等ヲ減スルヲ以テ此正犯ノ刑ヨリ減等セシメンカ爲メニ特ニ茲ニ明記シタルモノナリ乃チ第二項ハ第一項ノ從犯トナルモノナリ

何故ニ貨幣偽造、變造罪ニ付キ本條ニ於テ斯クノ如ク職工、雇人ニ對シ特別ニ規定ヲ設ケヌリヤト謂フニ素ヨリ僅少ノ貨幣ヲ偽造、變造スルトハ職工、雇人ノ存在スルトナシト雖モ若シ許多ノ貨幣ヲ偽造、變造セントスル首謀者アルトハ必ス之ニ從屬スル職工、雇人ノ存在スルトアルヲ以テ本條ハ此許多ノ貨幣偽造、變造ノ場合ヲ想像シタルモノナリ前條ニ於テ前條ノ減等ハ其減等ノ刑ヲ以テ罪ノ本質ト爲スニ由リ重罪ノ減シテ輕罪トナリタルトハ其罪ノ性質ハ變シテ輕罪トナルモ本

條ノ減等ハ大ニ前條ノ減等ト其精神ヲ異ニシテ前條ノ減等ト同一ニ論スルヲ得サルモノアルヲ以テ本條ニ入ルヲ疑テ之ヲ説明セシトテ述ヘタリ倍本條ノ減等ハ其罪ノ性質ヲ變スルモノナリヤ若シ罪ノ性質ヲ變セサルモノトセハ其理由如何換言スレハ本條ノ減等ハ前條ノ減等ト同一ニ論スルヲ得サルノ理由如何曰ク本條ノ減等ハ其罪ノ性質ヲ變セス乃チ本條ニ因リテ重罪ヲ減等シテ輕罪トナリタルトハ其罪ノ性質ヲ變セスシテ同シク重罪ナリ故ニ例ヘハ第百八十五條銅貨偽造者ノ雇ヲ受ケタル職工ハ本條ニ因リテ第百八十五條ノ刑ニ一等ヲ減シテ輕罪ノ刑トナルモノ之ヲ輕罪トナサスシテ諸般ノ治罪手續ハ重罪ヲ以テ之ヲ支配スルナリ予曾テ總則第九十九條ノ解第一冊六百九十四頁以下ニ於テ各本條特別ノ減等ニハ罪質ヲ變スルモノト變セサルモノトアルヲ述ヘ而シテ之カ區別ノ標準ヲ示シテ曰ク若

シ減等ニシテ犯罪構成ノ元素ニ欠クル所アルニ基クテハ其減等ハ罪質ヲ變シテ其減等ノ刑ヲ以テ罪ノ本質ヲ定メ之ニ反シテ減等ハ犯罪構成ノ元素ニ欠クル所アルニ非スシテ他ノ原因ニ基クテハ其減等ハ罪質ヲ變セスシテ各本條ノ刑ヲ以テ罪ノ本質トナスト此標準ニシテ太過ナカラシカ前條ノ減等ハ其罪ノ性質ヲ變シ本條ノ減等ハ其罪ノ性質ヲ變セサルノ理ヲ明ニスルヲ得ヘシ乃チ前條第百八十六條ノ貨幣ノ偽造變造已ニ成テ未タ行使セサル者ハ各本刑ニ照シ一等ヲ減スルハ偽造變造行使罪ニ要スル行使ナル一條件ヲ欠クニ基クモノナリ是レ偽造變造行使罪構成ノ元素ニ欠クル所アルモノニ前數條トハ自ラ其罪度ヲ異ニスルヲ以テ立法者ハ之ヲ一罪トシテ罰シタルモノナルニ因リ其減等ハ其罪ノ性質ヲ變セサルヲ得サルナリ然レモ其未タ成ラサル者ノ減等ハ右ノ標準ニ據ルヲ得ス何トナレハ其未タ

成ラサル者ハ行使ナキトハ勿論ニシテ行使ノ條件ヲ欠クテ以テ減等
 スト謂フヲ得サレハナリ然ラハ即チ此罪ノ減等ノ罪質ヲ變スル所
 以ノモノハ何ソヤ此罪タル元來偽造變造罪未タ行使セサルモノト同
 性質ノモノニソ偽造變造罪ノ未遂犯ナリ然レモ立法者ハ總則未遂犯
 ノ例ヲ適用セスシテ本條ニ特別ニ各本刑ヨリ二等ヲ減スルヲ規定
 シテ之ヲ以テ一罪ト爲シタルモノナルニ因リ其減等ハ罪ノ性質ヲ變
 スルナリ若シ此減等ニシテ各本刑ヨリ減スルニ非スシテ偽造變造已
 ニ成テ未タ行使セサル者ノ刑ヨリ減スルモノナルキハ此罪ハ偽造變
 造罪ノ未遂犯ニシテ其減等ハ罪ノ性質ヲ變セサルヘシ(未遂犯ノ減等
 ハ罪ノ本質ヲ變セサルモノナルトハ第一冊六百八十九頁以下ニ詳ナ
 リ)其第二項ノ器械ヲ豫備シテ未タ着手セサル者ノ減等ハ是亦右ノ標
 準ニ據ルヲ得スシテ又第一項ノ偽造變造ノ未タ成ラサル者ノ減等

トモ大ニ其趣ヲ異ニソ未遂犯ノ性質ヲ帶フル者ニ非ス全ク一種特別
 ノ罪ナリ即チ本項ハ實ニ豫備ノ所爲ナリ豫備ノ所爲ハ我刑法ノ罰セサ
 ル所ナルニ立法者ノ獨リ本項ノ所爲ヲ罰シタルモノハ認メテ之ヲ一罪
 トナシタルニ由ルナリ則チ其減等ハ罪ノ性質ヲ變セサルヲ得サルナリ」
 本條ノ罪ハ前已ニ述ヘタルカ如ク純粹ノ正犯ニシテ總則共犯ノ例ニ
 從フヘキモノナレモ茲ニ特別ノ規定ヲナシテ他ノ正犯ヨリ一等ヲ減
 スルモノハ元來本條ノ罪タル他ニ首謀者アリテ始メテ現出スル者ナ
 レハ其使役ニ供セラレタル者ヲ首謀者ト同一ニ罰スルハ酷ニ過クト
 立法者ノ思惟シタルニ因ルモノニシテ即チ其減等ハ犯罪構成ノ元素
 ニ欠クル所アルニ由ルニ非スシテ立法者カ犯者ノ情狀ヲ酌量シタル
 ニ由ルナリ茲ニ特別ニ之ヲ規定シタルモノハ別罪ト爲シタルニ非ス
 シテ總則共犯ノ例外ヲ示シタルニ過キサレナリ素ヨリ其罪ノ性質程

度ニ至テハ首謀者即チ前數條ノ本犯ト同一ニ在ルモノナリ豈其減等
ハ其罪ノ性質ヲ變スルモノナランヤ第二項ハ第一項ノ從犯ニシテ其
減等ハ罪質ヲ變セス從犯ノ減等ノ罪質ヲ變スルモノニ非サル丁ハ總
則第九十九條ノ解ニ於テ詳説シタレハ今復々贅セス(第一冊六百八十
九頁以下)

以上述フル所ニ由リテ諸君ハ前條ノ減等ハ其罪ノ性質ヲ變シ本條ノ
減等ハ其罪ノ性質ヲ變セサルノ理ヲ會得セラレタリト信スルヲ以テ
以下前數條及ヒ本條ニ付テ起ル所ノ二三ノ疑問ヲ決シテ本條ノ解ヲ
終ラントス

第一、偽造、變造罪ニ付キ本條ハ職工、雇人ニ關シ特別ノ規定ヲ爲シタル
ヲ以テ職工、雇人ニ付テハ明白ニシテ一點ノ疑ナシト雖モ今若シ職工
ニモアラス雇人ニモアラサル他ノ通常ノ從犯アリタルトハ如何ニ之

ヲ處分スヘキヤ即チ職工ニモ雇人ニモアラスシテ他ノ普通ノ所爲ヲ
以テ偽造、變造ヲ幫助シタル者アルトハ如何ニ之ヲ處分スヘキヤ刑法
ハ之ニ關シテ一ノ例外法ヲ設ケサルヲ以テ總則ノ從犯ノ規定ニ從テ
偽造、變造罪ノ本犯者ノ受クヘキ刑ニ一等ヲ減シテ之ヲ處分スヘキノ
ミ故ニ此場合ニハ同シク從犯ニ本條第二項ノ從犯ヨリ重ク又本條
第一項ノ正犯ト同一ノ刑ニ處セラル、ノ結果ヲ見ル可シ何トナレハ
本條第二項ノ從犯ハ職工ノ受ク可キ刑ニ一等又ハ二等ヲ減スルニ因
リ偽造、變造ノ本犯ヨリ二等又ハ三等ヲ減スルモノトナレモ總則ノ從
犯例ニ從フトハ偽造、變造ノ本犯ヨリ一等ヲ減スルニ過キササルヲ以テ
總則ノ從犯ハ常ニ本條第二項ノ從犯ヨリ重ク又本條第一項ノ正犯ハ
偽造、變造ノ本犯ヨリ一等ヲ減シ總則ノ從犯モ亦偽造、變造ノ本犯ヨリ
一等ヲ減スルモノナルヲ以テ總則ノ從犯ハ常ニ本條第一項ノ正犯ト

同一ノ刑ニ處セラル、ヲ以テナリ

第二、職工又ハ雇人カ其製造ニ關係セシノミニ非スシテ其行使ニ關係シタルハ如何ニスヘキヤ即チ職工雇人カ偽造、變造ノ貨幣ヲ製造シテ而シテ本犯者ト共ニ之ヲ行使シタルハ仍ホ本條ヲ以テ之ヲ論ス可キヤ曰ク否ナ第百八十二條以下自ラ製造シテ自ラ行使シタル者ノ刑ヲ以テ之ヲ罰ス可シ何トナレハ本條ハ單ニ製造ノミニ關係シタル者ニ適用スヘキモノニシテ行使シタル者ニハ適用スルヲ得サレハナリ

第三、偽造、變造即チ製造ニハ關係セスシテ單ニ行使ノミニ關係シタル者ハ如何ニ之ヲ處分ス可キヤ偽造、變造ニハ關係セサルモ已ニ其情ヲ知テ本犯者ト共ニ之ヲ行使シタルニ於テハ仍ホ本犯者ト同シク第百八十二條以下ヲ以テ之ヲ論セサル可カラサル乎曰ク第百八十二條以

下ヲ以テ之ヲ論スルヲ得ス何トナレハ第百八十二條以下ハ偽造者自ラ行使シタル場合ニシテ右例ノ如キハ偽造、變造ニハ更ニ干與セサルモノナレハ其情ヲ知リテ之ヲ行使シタルハトテ直ニ偽造者ノ行使ト同一ニ之ヲ論スルヲ得サレハナリ然テハ則チ此者ヲ罰スルヲ如何、予ハ第百九十條ヲ適用スルノ外ナカル可シト思惟スルナリ然レモ今立法者ノ精神ヲ考フルニ第百九十條ハ偽造、變造ノ情ヲ知テ他人ヨリ受取リテ之ヲ行使シタル場合ヲ想像シテ偽造者ト共謀ノ場合ヲ想像セス本問題ハ偽造者ノ行使ニ共謀シタル者ナレハ其事實自ラ互ニ異ナルモノアリテ從テ第百九十條ヲ適用スルヲ得サルカ如シ夫レ然リ立法者ノ精神ハ本問題ノ場合ヲシテ第百九十條ニ包含セシメスト雖モ然レモ已ニ正文ヲ通用スルニ當テハ立法者ノ想像セシ場合以外ニ涉ラシメスト云フノ理ナシ之ヲ通用シテ害ナキ限リハ如何ナル

場合ニモ通用スルヲ得ヘキナリ且ツヤ第百九十條ハ共謀ノ場合ヲ想像セサルハ明了ナリト雖モ本問題ノ行使者ノ其偽造、變造ノ情ヲ知テ之ヲ行使シタルノ點ニ於テハ第百九十條ノ偽造、變造ノ情ヲ知テ他人ヨリ受取リテ之ヲ行使シタル者ト其情狀同一ナレハ本問題ノ場合ニ第百九十條ヲ通用スルモ敢テ不可ナカル可キヲ信スルナリ若シ夫レ第百九十條ヲ以テ論スルヲ得サル場合ニ於テハ固ヨリ詐欺取財ニ問フ可キモノナリ但シ本問題ハ行使者ノ毫モ偽造、變造ニ關係セサル場合ヲ想像シタルモノナレハ若シ多少偽造、變造ニ關係セシキニ自ラ偽造、變造ニ事ヲ下サスト雖モ第百八十二條以下ヲ通用ス可キナリ最終ニ尙ホ一ノ論ス可キモノハ貨幣偽造、變造罪ニ未遂犯ナキコトハ即チ第百八十六條ヲ一讀シテ之ヲ知ルヲ得レト行使ノ場合ニハ未遂犯ヲ生ス即チ行使セントスルニ當リテ發覺シテ行使ヲ遂クル能ハ

サリシキハ是レ行使ノ未遂犯ナリ而シテ此場合ニハ法律ニ特別ノ規定ナキヲ以テ總則未遂犯ノ例ニ從テ行使者ノ受ク可キ刑ニ一等又ハ二等ヲ減スルナリ此減等法ニ由ルキハ或ハ奇怪ナル結果ヲ見ルニアル可シ即チ偽造、變造シテ未ダ行使セサル者ハ一等ヲ減セラル、ニ止マルモ之ヲ行使セントシテ遂クル能ハサリシ者ハ即チ二等ヲ減セラレ(必ス二等ヲ減スト謂フニ非サレト已ニ一等又ハ二等ヲ減スト云フヲ以テ二等減ノ場合ヲモ想像セサルヘカラス)夫レ行使ニ着手シタル者ハ單ニ偽造、變造シタルノミノ所爲ニ一步ヲ進メタルモノナリ而ルニ却テ偽造、變造ノ刑ヨリ輕キハ是レ事ノ大小輕重ヲ轉倒セルモノト謂ハサルヘカラス然レト正文ノ不完全ヨリ生スル所ノ結果ニシテ如何トモスルヲ得ス唯實際ニ當ラハ行使未遂ノ場合ニハ一等ノ外減スヘカラサルヲ記スヘキノミ否ラサレハ即チ彼此相牴觸シテ不都

合テ見ル可シ

第百八十八條 貨幣ヲ偽造變造スルノ情ヲ知テ房屋ヲ給與シタル者ハ偽造變造ノ各本刑ニ照シ二等ヲ減ス

本條モ亦總則共犯ノ例外ナリ凡ソ從犯タルニハ豫備ノ所爲ヲ以テ正犯ヲ幫助シタルヲ要ス而ルニ本條ノ所爲ハ未タ豫備ノ所爲ヲ以テ正犯ヲ幫助シタル者ト爲スニ足ラス何トナレハ房屋ヲ給與スル者ハ多クハ賃銀ヲ得ントスル自己ノ利慾ニ基クモノニシテ其偽造變造ハ敢テ知ル所ニ非ス從テ之ヲ以テ正犯ヲ幫助シタル者ト爲ス可カラサレハナリ然レモ貨幣ノ偽造變造ハ元來陰密ニ爲ス所ノモノニシテ其房屋ヲ給與スルノ所爲ハ自ラ非常ノ危險ヲ包藏スルモノナルヲ以テ立法者ハ從犯ノ所爲ト見做シテ之ヲ罰スルヲ規定シタルモノナリ從犯ハ素ト正犯ノ刑ニ一等ヲ減ス而シテ本條ハ二等ヲ減ス蓋シ本條

ノ所爲ハ純粹ノ從犯ニ非サルヲ以テ立法者ハ純粹ノ從犯ヨリ輕減スヘキノ至當ナルヲ信シタルニ由ルナリ

第百八十九條 偽造變造ノ貨幣ヲ内國ニ輸入シタル者ハ偽造變造ノ刑ニ同シ

本條ハ偽造變造ノ貨幣ヲ内國ニ輸入シタル者ハ偽造變造ノ刑ニ同シキヲ規定シ而シテ輸入シテ行使シタル者ニ付テハ別ニ規定セスト雖モ其行使シタル者ハ偽造變造貨幣行使罪ノ刑ニ同シトノ意ヲ包含スルヲ勿論ナリ

第百九十條 偽造變造ノ情ヲ知テ其貨幣ヲ收受シ之ヲ行使シタル者ハ偽造變造シテ行使シタル者ノ刑ニ照シ各二等ヲ減ス

其未タ行使セサル者ハ各三等ヲ減ス

刑法

本條ハ偽造變造ニ干セサル者カ偽造變造ノ情ヲ知リテ其貨幣ヲ受取
 リ而シテ之ヲ行使シタル者ヲ罰スルノ條ナリ本條ニ付キ切要ニシテ
 且ツ直接ニ起ル所ノ問題ハ偽造變造ノ情ヲ知リタルモ行使セサルノ
 意思ヲ以テ之ヲ受取り而シテ後日ニ至リ惡意ヲ生メ之ヲ行使シタル
 ハ仍ホ本條ヲ以テ之ヲ罰スヘキヤト謂フト是ナリ予ノ思考スル所ニ
 由レハ此所爲ハ本條ヲ以テ之ヲ罰スルヲ得サルナリ蓋シ元來本條
 ノ罪ハ偽造變造ノ情ヲ知リ且ツ行使スルノ意思ヲ以テ之ヲ受取り
 ルヲ要ス若シ行使スルノ意思ナク單ニ偽造變造ノ情ヲ知リテ之ヲ
 受取りタルノミナルハ本條ノ罪ヲ成サ、ルナリ第二項ニ其未ダ行
 使セサル者ヲ罰スルニ因リテ之ヲ知ルヲ得ヘシ夫レ偽造變造ノ情
 ヲ知ルモ若シ行使ノ意思ナク之ヲ受取りタルモノナルハ害毒ヲ
 醸生スルノ危險ナクノ從ヒテ本條第二項ニ於テ之ヲ罰スルノ必要ナ

シ其之ヲ罰スル所以ノモノハ行使ノ意思ヲ以テ受取りタル者ヲ想像
 シタルモノニシテ行使ノ意思ヲ以テ受取りタル者ハ假ヒ未ダ之ヲ行
 使セサルモ其危險大ナルモノアルヲ以テナリ是ニ由テ之ヲ觀レハ本
 條ノ罪ヲ成スニハ行使ノ意思ヲ以テ之ヲ受取りタルヲ要ス若シ行
 使ノ意思ナキハ本條ノ罪ヲ成サス乃チ右ニ擧ケタル問題之ヲ受取
 ルノ初メハ行使ノ意思ナクシテ後日ニ至リ惡意ヲ生シテ之ヲ行使シ
 タル者ハ本條ヲ以テ之ヲ罰スルヲ得サルナリ偽造變造罪ニ付キ之
 ヲ行使スルノ意思ナクシテ單ニ模造ニ止マリタルモノナルハ偽造、
 變造ノ罪ヲ成サス他日惡意ヲ生シテ之ヲ行使スルモ偽造變造行使罪
 ヲ成サ、ルヲ述ヘタリ偽造變造罪ニシテ尙ホ且ツ然リ況ンヤ本問
 題ニ於テチヤ其行使ノ意思ナクシテ之ヲ受取り而シテ他日行使スル
 ニ至ルモ本條ヲ以テ之ヲ罰スルヲ得サルハ當然ノヲナラスヤ若シ

是ヲモ尙ホ罰セントスルモハ美術品ト爲サントシテ受取り而シテ他日之ヲ行使シタル者ヲモ罰セサルヘカラスルニ至ル豈斯ノ如キ不道理ノニアランヤ然ラハ則チ其行使ノ目的ナクシテ之ヲ受取り而シテ他日惡意ヲ生シテ行使シタルモハ之ヲ罰スルト如何曰ク無罪カ若クハ詐欺取財ヲ以テ之ヲ罰スルノ外ナキナリ

行使ノ目的ヲ以テ偽造、變造ノ貨幣ヲ受取りタルモハ本條ノ罪ヲ成スハ勿論ナレモ今更ニ一步ヲ進メテ其貨幣ハ行使ノ目的ヲ以テ偽造セラレタルニ非スモテ全ク美術品ト爲サントシテ模造セラレタル者ヲ行使ノ目的ヲ以テ受取りタル者ハ如何スヘキヤ本條ヲ以テ之ヲ罰スルヤ曰ク其貨幣ハ行使ノ目的ヲ以テ偽造セラレタルモノニ非サルモ已ニ行使ノ目的ヲ以テ受取りタル者ニ於テハ同シク本條ヲ以テ之ヲ罰セサルヘカラサルナリ然レモ之ニ付キテハ稍疑ナキ能ハサルヲ以

チ尙ホ他日辯明スル所アルヘシ

儲偽造、變造罪ニ付キテハ行使スルノ目的ヲ以テ之ヲ偽造、變造シタルトチ要ス若シ行使ノ目的ナク單ニ模造セシノミニシテ他日ニ至リ惡意ヲ生シテ行使シタル者ハ第八十二條ノ罪ヲ成サスシテ本條ヲ以テ之ヲ罰スヘキモノナルトチ述ヘタリ本條ノ罪モ又行使スルノ目的ヲ以テ之ヲ受取りタルトチ要ス若シ行使ノ目的ナクシテ之ヲ受取り他日惡意ヲ生シテ行使シタル者ハ本條ノ罪ヲ成サスシテ無罪カ若クハ詐欺取財ナリ而シテ予ハ詐欺取財ヲ以テ之ヲ罰ス可キモノト思考ス何トナレハ價值ナキ偽造、變造貨幣ヲ使用シテ他人ノ財物ヲ騙取シタルモノナレハナリ論者アリ曰ク貨幣ノ偽造、變造ハ元來詐欺取財ノ罪ナリ而ルニ我立法者貨幣ノ偽造、變造ヲ詐欺取財ト分離シテ此ニ特別ノ規定ヲ爲シタル以上ハ貨幣偽造、變造ト詐欺取財トハ全ク別個ノ罪ニ

シテ相離隔セルモノナリ然ラハ則チ此ニ入ラサレハ彼ニ入レ此ニ於テ無罪ナレハ彼ニ於テ有罪トナスカ如キ或一部分ニ付キテ詐欺取財ヲ適用スル丁チ得ス右例ノ受取ルノ初メ行使ノ目的ナクシテ後ニ至リ惡意ヲ生シテ行使シタル者ハ本條ヲ以テ之ヲ罰スル丁チ得サレハ則チ全ク無罪ト爲サルヘカラス決シテ詐欺取財ヲ以テ之ヲ罰スル丁チ得ス若シ詐欺取財ヲ以テ之ヲ罰ストセンカ甚ダ奇ナル結果ヲ生ス即チ第百八十五條第二項銅貨ヲ變造シテ行使シタル者ハ一年以上三年以下ノ重禁錮ナリ此變造銅貨ヲ行使スルノ意思ナクシテ受取リ而シテ後日ニ至リ之ヲ行使シタル者ハ詐欺取財ナリトセハ其刑ハ二月以上四年以下ノ重禁錮ナリ其長期ニ於テハ第百八十五條第二項ノ刑ヨリ長シ變造貨幣ヲ行使スルノ意思ナクシテ受取リ而シテ後ニ至リ之ヲ行使シタル者ノ刑ハ却テ行使スルノ意思ヲ以テ變造シ而シテ

之ヲ行使シタル者ノ刑ヨリ重キハ何ソヤ豈不權衡、不道理ノ甚ダシキモノナラスヤ故ニ此場合ニハ詐欺取財ヲ以テ之ヲ罰スル丁チ得スト此論稍、理アルニ似タリト雖モ未ダ以テ正鵠ヲ得タリト爲スニ足ラス夫レ元來貨幣偽造、變造ハ其性質素ト詐欺取財タル可キモノナリ然レモ立法者貨幣ノ偽造、變造ハ稍、他ノ詐欺取財ニ異ナルノ點アルヲ認メテ詐欺取財中ヨリ之ヲ引キ拔キテ貨幣ノ偽造、變造罪ヲ特別ニ規定シタルニ過キスシテ其本然ノ性質ハ矢張詐欺取財ナリ然ラハ則チ或所爲ニシテ其特別ノ性質ヲ具フル丁チナクシテ偽造、變造ヲ以テ之ヲ罰スル丁チ得サルニ於テハ其本條ノ性質即チ詐欺取財ヲ以テ之ヲ罰ス可キモノナル丁チハ法理ノ當然ナリトス然リ而シテ論者ノ所謂不權衡、不道理ハ正文ノ不完全ヨリ生スル所ノ結果ニシテ此不權衡、不道理ノ故ヲ以テ法理ヲ罔ス可カラサルナリ

第九十一條 前數條ニ記載シタル罪ヲ犯シ輕罪ノ刑ニ處スル者ハ六月以上二年以下ノ監視ニ付ス

第九十二條 貨幣ヲ偽造、變造シ及ヒ輸入收受シタル者未ダ行使セサル前ニ於テ官ニ自首シタル時ハ本刑ヲ免シ六月以上三年以下ノ監視ニ付ス

若シ職工雜役及ヒ房屋ヲ給與シタル者未ダ行使セサル前ニ於テ自首シタル時ハ本刑ヲ免ス

右二條ハ別ニ説明ヲ要セス

第九十三條 貨幣ヲ收受スルノ後ニ於テ偽造又ハ變造ナルヲ知リ之ヲ行使シタル者ハ其價額ニ倍ノ罰金ニ處ス但其罰金ハ二圓以下ニ降スヲ得ス

本條ハ貨幣ヲ收受スルノ初メハ其偽造、變造ナルヲ知ラスシテ後ニ

至リ之ヲ知リテ而シテ行使シタル者ヲ罰スルノ條ナリ本條ノ所爲ハ元來盜ノ目的ヲ有スル者ニシテ純然タル詐欺取財ナリ何トナレハ已ニ偽造、變造ノ貨幣ナルコトヲ知ルモ尙ホ之ヲ使用シテ他人ノ財物ヲ騙取シタル者ナレハナリ然レモ此所爲タル盜ハ則チ盜ナリト雖モ本是レ己レノ他人ヨリ受ケタル損害ヲ回復セントスルニ出テタルモノニシテ他人ヨリ受ケタル損害ヲ回復セントスルハ人情ノ免カルヘカラサル所ノモノナレハ彼ノ普通ノ詐欺取財トハ自ラ異ナリテ重ク罰スヘカラサルノ情狀アルヲ以テ立法者ハ之ヲ詐欺取財罪トナサスシテ茲ニ特別ニ一罪トシテ之ヲ規定シタルナリ乃チ其刑ハ罰金ニシテ而モ他ノ罰金ト異ナリテ其行使シタル價額ノ二倍ヲ以テ標準トセリ故ニ二圓以下ニ降スヲ得サルモ其最高額ニ至リテハ際限ナキナリ本條ノ罰金ハ加重減輕ノ法ヲ適用スルヲ得サルナリ他ノ凡テノ刑

刑法

ハ一般法定ノ加重減輕ヲ適用シ且ツ裁判官ノ酌量ニ基ク減輕ヲモ用
井ルヲ許セトモ本條ノ罰金ニハ裁判官ノ酌量ニ基ク減輕ハ勿論他
ノ凡テノ加重減輕ヲ適用スルヲ得ス蓋シ其行使シタル價額ノ二倍
ノ罰金ヲ科スルヲハ法律ノ命シタル確定不動ノモノニシテ事情ノ爲
メニ左右シ得ヘキモノニ非サレハナリ

第二節 官印ヲ偽造スル罪

凡ソ印章ハ證據上ニ大ナル力ヲ與フル者ナリ官印ハ官ヨリ出テタル
書類物件ナルヲ證シ私印ハ私人ヨリ出テタル書類物件ナルヲ證
スル者ニシテ實ニ貴重スヘキモノナリ印章ハ證據ヲ構成スル必要ノ
元素ニ非スシテ印章ナキモ證據力ナシト云フニ非サレトモ之ヲ偽造
スル時ハ大ニ公衆ノ信憑ヲ害シテ其危害甚ク大ナリ是レ立法者ノ之
ヲ公罪中ニ編入シタル所以ナリ而シテ印章偽造中官印偽造ハ最モ重

シ、信用ヲ害スル罪ノ章中、貨幣偽造ニ次キテ第二節ニ之ヲ置キタル所
以ナリ

第九十四條 御璽國璽ヲ偽造シ又ハ其偽璽ヲ使用シタル者 ハ無期徒刑ニ處ス

本條ハ官印偽造罪中ニ於テ最モ重大ナルモノナリ然レモ實際之ヲ偽
造スルモノ無カルヘシ又之ヲ偽造スルモ使用スルノ場合ナカルヘシ
何トナレハ御璽國璽ハ立法、行政ニ關ノ政府ニ屬スル文書ノ正本等ニ
押捺スルモノニシテ人民ハ之ヲ見ルノ要ナク從ヒテ之ヲ偽造スルノ
利益ナシ但此偽造ハ立法、行政ノ國務ニ關與スル者ノ手ニ出ツルノ恐
アルニ似タレモ是亦然ラス立法、行政ノ國務ニ關與スル者ハ政府ノ信
用ヲ受クル所ノモノナレハ斯ル犯罪ヲ爲ス者アラサルヘケレハナリ
然レモ將來外交ノ頻繁ナル或ハ萬一之レ無キヲ保スヘカラス是レ此

闕如スヘカラスシテ苟モ刑法ノ完全ヲ得ント欲セハ之ヲ規定スルノ必要ヲ見ル是レ本案ノ出テタル所以ナリ

御璽トハ天皇陛下ノ御印章ニシテ國璽トハ日本政府ノ印章ナリ本條ノ罪ヲ構成スルニハ左ノ三要素ヲ要ス

第一 御璽國璽ノ有形的ノ偽造(獨リ印願ノミナラス印影ヲモ包含ス)

第二 使用ノ意アルト

第三 眞物ノ模擬アルト

第一、御璽國璽ノ有形的ノ偽造トハ印章其物ヲ偽造スルトニシテ即チ印願又ハ印影ヲ偽造スルヲ謂フ印願トハ印章ノ實物ニシテ印影トハ印願ヲ紙ニ押捺シタルモノナリ此印影亦偽造シ得ヘキモノナレハ本條ノ御璽國璽ノ偽造中ニハ獨リ印願ノミナラス印影ヲモ包含スト謂

ハサルヘカラス

第二、印影若クハ印願ヲ偽造スルニハ之ヲ使用スルノ意アルヲ要ス元來印章ヲ偽造スル者ハ必ス之ヲ使用スルノ意アリト謂フ可カラス使用スルノ意ナクシテ之ヲ摸造スル者アリ例ヘハ美術上ノ研究ノ爲メニ摸造スル者ノ如シ本條ノ罪ヲ成スニハ必ス他ニ使用スルノ意思ヲ以テ之ヲ偽造シタルトヲ要ス若シ其意思ナク單ニ美術上ノ研究ノ爲メニ摸造シタル者ノ如キハ本條ノ罪ヲ成サス本條ノ偽造ニ使用ノ意アルトヲ要スルハ恰モ貨幣偽造ニ使用ノ意アルトヲ要スルト同一理由ナリ

元來本節ノ所爲ハ他ノ犯罪ノ豫備ナリ豫備ノ所爲ハ之ヲ罰セサルヲ以テ原則トスレトモ然レトモ本節ノ之ヲ罰スル所以ハ本節ノ所爲タル他ノ普通ノ豫備ノ所爲トハ其性質相異ナル點アルヲ以テナリ他ノ

刑法

普通ノ豫備ノ所爲ト其性質相異ナルニヨリテ之ヲ罰ストハ云ヒ凡ソ豫備ノ所爲ヲ罰セサルハ其背徳加害ノ果シテ罰スルニ足ルヘキモノアルヤ否ヤヲ知ルヘカテサルニ由ルナリ故ニ特別ノ場合ニ於テ之ヲ罰スルニハ背徳加害ノ果シテ罰スルニ足ル可キモノアルトヲ要スルナリ若シ罰スルニ足ル可キモノナキニ於テハ之ヲ罰スルトヲ得サルナリ是レ本條ノ罪ヲ構成スルニハ使用ノ意思即チ惡事ニ使用スル意思ノ危険ヲ包藏シテ背徳加害ノ罰スルニ足ルヘキモノアルヲ要スル所以ナリ

第三眞物ノ摸擬アルトヲ要スルトハ偽造貨幣ノ眞貨ノ摸擬アルトヲ要スルト同シク他人ノ見テ以テ眞實ノ印章ナリト信スル程ノ外形アルヲ要スルトニシテ若シ眞物ノ摸擬ナクシテ一見以テ其偽造ナルトヲ識別シ得ルモノナルハ之ヲ偽造トイフトヲ得スシテ從ヒテ本條

ノ罪ヲ爲サハルナリ而シテ其摸擬ノ何レノ程度ニ達スレハ眞物ノ摸擬アリト爲ストヲ得ルヤニ至リテハ裁判官ノ認定ニ任ス裁判官ハ其印章ノ大小又ハ文字等ニ因リテ之レカ決定ヲ爲ス

右三元素ヲ具備スルハ本條ノ罪ヲ構成ス若シ其一ヲ欠クハ本條ノ罪ヲ構成セス此元素ハ敢テ法文ニ表白スルニ非ス唯本條ノ罪ノ性質上自然ニ生出スル所ノ結果ナリ若シ本條ノ罪ヲ成スニ此元素ヲ具備スルヲ要セストスルハ野蠻苛酷ノ刑法タテサルヲ得サルナリ

〔御爾國璽ヲ偽造シ又ハ其偽璽ヲ使用云々〕ト故ニ御璽國璽ヲ偽造シタル者ト其偽璽ヲ使用シタル者トハ同刑ニ處セラル然レトモ單ニ御璽國璽ノ偽造即チ製造ニ止マリタル者ト製造ノ尙ホ且ツ使用シタル者ト同刑ニ處スルハ果シテ正當ナルカ貨幣偽造罪ニ於テハ偽造シテ行使シタル者ト偽造ニ止マリテ未ダ行使セサル者トヲ區別シテ其刑ヲ

異ニセリ本條ノ之ヲ區別セサルハ貨幣偽造罪ニ對シテ果シテ權衡其宜キヲ得タルモノナルヤ予ハ貨幣偽造罪ニ於ケル區別ノ如ク本條モ亦偽造シテ使用シタル者ト未ダ使用セスシテ偽造ニ止マリタル者トヲ區別シテ其刑ヲ異ニスルノ道理ニシテ且ツ正當ナルヲ信スルナリ現ニ草案ノ修正案ニハ之ヲ區別シテ偽造シテ使用シタル者ハ無期徒刑ト爲シ偽造シテ未ダ使用セサル者ハ有期徒刑ト爲シタリキ本條ノ偽璽ヲ使用シタル者トハ偽造者自ラ使用シタル場合ヲ指スノミナラス他人ノ偽造シタルモノナルヲ知リテ之ヲ使用シ又偽璽ヲ押捺シタル文書ナルヲ知リテ之ヲ使用シタル者ヲモ包含スルナリ此ニ注意スヘキハ使用ノ文字是ナリ偽璽ヲ使用スルトハ如何ナルヲ謂フモノナルヤ使用ノ文字其意義甚々廣クシテ種々ニ解釋シ得ルカ如シ今自ラ偽造シタル御璽國璽又ハ他人ノ偽造シタル御璽國璽ヲ

文書ニ押捺シタル時ハ之ヲ以テ偽璽ノ使用ト謂フ可キカ或ハ其偽璽ヲ押捺シタル文書ヲ他人ニ提供シ以テ利益ヲ得ント企テタル時ヲ以テ偽璽ノ使用ト謂フ可キカ佛文草案ニ據レハ「偽造印ヲ押シタル物品或ハ書物ヲ偽リ用非ルヲナス者云々」ト云フヲ以テ佛文草案ノ意ハ其偽璽ヲ文書ニ押捺シタルノミニテハ尙ホ未ダ足ラスシテ其偽璽ヲ押捺シタル文書ヲ他人ニ提供シ以テ利益ヲ得ント企テタル時ヲ以テ初メテ其罪ヲ成スナリ佛文草案ノ意ハ取リテ以テ本條ヲ解釋スルニ足ル可キ乎本條ノ偽璽ヲ使用シタリト謂ヒ得ルニハ其偽璽ヲ押捺シタル文書ヲ他人ニ提供シテ以テ其文章ヲ使用シタル場合ナラサル可カラサル歟此問題タル實ニ重大ナル干係ヲ有シテ決シテ輕忽ニ附ス可カラサルナリ何ソヤ曰ク偽璽ヲ文書ニ押捺シタルノミニテハ尙ホ未ダ偽璽ヲ使用シタリト謂フヲ得サルコト佛文草案ノ意ノ如クナル

ハ此所爲ハ無罪ニシテ若シ偽璽ヲ文書ニ押捺シタルノミニテ偽璽ヲ使用シタリト謂フヘキモノナルキハ此所爲ハ無期徒刑ナリ之レカ解釋何如ハ無罪有罪ノ相別カル、所豈輕忽ニ附シテ可ナラン哉

佛文案ノ精神ハ右述フル所ノ如ク偽璽ヲ文書ニ押捺シタルノミニテハ尙ホ未ダ其罪ヲ成サスシテ其罪ヲ成スニハ必ス其偽璽ヲ押捺シタル文書ヲ他人ニ提供スルヲ要スルナリ本條ハ佛文案ノ文字ヲ改メテ偽璽ヲ使用シタル者ト爲シタリト雖モ未ダ之ヲ以テ佛文案ノ精神ヲ變改セシ者ト謂フ可カラス抑々本條ノ偽璽ヲ使用シタル者トハ偽璽ヲ文書ニ押捺シタルノミニテハ尙ホ未ダ足スシテ其ノ偽璽ヲ押捺シタル文書ヲ他人ニ提供シ其文書ヲ使用シタル者ナルトヲ要スルナリ然レモ徹頭徹尾此解釋ヲ墨守ス可カラス時ニ或ハ此解釋ヲ適用スルト得サル場合アラシ即チ文書ヲ他人ニ提供シ其文書ヲ使用

セサルモ尙ホ本條ノ所謂偽璽ヲ使用シタリト謂ヒ得ル場合無キニ非ス斯クノ如キ場合ニハ假ヒ其文書ヲ他人ニ提供シ其文書ヲ使用セサルモ本條ノ罪ヲ成ス例ヘハ官廳ノ諸帳簿ニ偽璽ヲ押捺シタル場合ノ如シ此場合ニハ其帳簿ヲ他人ニ提示スル等ノ事ヲ爲サ、ルモ本條ノ罪ヲ成ス可シ何トナレハ元來帳簿ナルモノハ常ニ官廳ニ備ヘアル者ニシテ若シ之ニ偽璽ヲ押捺スルキハ他ノ偽璽ヲ押捺シタル文書ヲ使用シタルト同一一般ナルヲ以テナリ是ニ由テ之ヲ觀レハ本條所謂偽璽ヲ使用スルトハ其押捺シタル物件ノ種類ニ因リテ其使用ト見做サル、點ヲ異ニスルヲ知ラサル可カラサルナリ

本條ノ罪ハ如何ナル點ニ達スルキハ如何ナル點迄ハ未遂ナルヤノ問題ハ第二百條ニ至テ明了ヲ得ヘシ

第二百九十五條 各官署ノ印ヲ偽造シ又ハ其偽印ヲ使用シタル

者ハ重懲役ニ處ス

三百

本條ハ前條ノ偽造犯ニ比シテ其情稍々輕シ前條ハ御璽國璽ノ偽造ニ係リ本條ハ各官省ノ印ノ偽造ニ係レリ而シテ實際偽造犯ノ發リ得ヘキハ本條ナリ又實際害毒ヲ流スノ大ナルトモ本條ノ偽造犯ナラン本條ノ其偽印ヲ使用シタル者トハ前條ト同シク獨リ偽造者カ自ラ其偽印ヲ使用シタル場合ノミナラス他人ノ偽造シタルモノナルトチ知リテ之ヲ使用シ又偽印ヲ押捺シタル文書物件ナルトチ知リテ之ヲ使用シタル場合チモ含蓄スルナリ其他前條ニ就キテ爲シタル解釋ハ皆チ移シテ以テ本條ノ解釋ト爲ス可シ

茲ニ一問題アリ何省何局ト彫刻シタ者ハ無論官署ノ印ニシテ之レチ偽造スル者ハ本條ノ罪チ成スハ明白ナレモ官名ヲ刻シタル官吏ノ印形ハ之チ官署ノ印ト謂フトチ得ヘキヤ例ヘハ何官何氏名ト彫刻シタ

ル印形ヲ偽造スル者ハ本條ノ罪チ成スヤ否ヤ凡ソ官署ノ權利義務ヲ生スル場合ニハ多クハ官名ヲ刻シタル官吏ノ印ヲ押捺スト云フ則チ何官何氏名ト刻シタル官吏ノ印ハ何省何局ト刻シタル官署ノ印ヨリ其効用多クシテ之チ偽造シテ詐欺取財チ爲サントスル者ニ在テハ官署ノ印ヲ偽造スルヨリ寧ロ官吏ノ印ヲ偽造スルチ以テ利益アリト謂ハサル可カラズ從ヒテ官吏ノ印ヲ偽造スルノ徒多カル可キヲ以テ官吏ノ印ハ本條所謂官署ノ印中ニ入ル可キヤ否ヤノ問題ハ重大ノモノナル可シ已ニ本條ノ正面上官署ノ印ト云フニ於テハ氏名ヲ記シタル官吏ノ印ハ之チ官署ノ印中ニ入ル、チ得サルカ如シ然ラハ之チ私印ト云フヤト云フニ官名ヲ記シタルモノハ私事ニ使用スルモノニ非サレハ之チ私印ト謂フトチ得サルヤ亦明ナリ之チ決スルト如何實際ノ例チ見ルニ官名ヲ刻シタル官吏ノ印ハ官署ノ印中ニ入レテ之チ偽造

刑法

三百一

スル者ハ本條ヲ以テ之ヲ罰スル者ノ如シ是レ大ニ其理アルヲ見ルナリ蓋シ官名ヲ刻スル以上ハ一人ノ印ニ非スシテ官吏ノ印ナリ即チ官名ノ彫刻ハ職務ノ表章ニシテ職務ヲ表章シテ氏名ヲ刻スルハ是レ官署ヲ代表スル者ナリ官署ヲ代表スル場合ニ之ヲ押捺スルモノナルヲ明ナリ已ニ官署ヲ代表スル場合ニ押捺スルノ印ナルキハ之ヲ官署ノ印ト謂ハスシテ可ナランヤ故ニ印モ亦官名ヲ刻シタル官吏ノ印ハ本條所謂官署ノ印中ニ入レテ之ヲ偽造スル者ハ本條ヲ以テ之ヲ罰ス可キモノナルヲ斷言スルナリ

第百九十六條 產物商品等ニ押用スル官ノ記號印章ヲ偽造シ又ハ其偽印ヲ使用シタル者ハ輕懲役ニ處ス
書籍什物等ニ押用スル官ノ記號印章ヲ偽造シ又ハ其偽印ヲ使用シタル者ハ一年以上三年以下ノ重禁錮ニ處ス

本條ハ官印偽造中最モ輕キ罪ナリ記號トハ官署ニ於テ產物若クハ商品等ニ附スル所ノ標識ヲ謂フモノニシテ印章トハ金銀細工物ノ品位ヲ保證スル爲メニ鑿槌ヲ用井テ打ツ所ノ記號ヲ謂フナリ本條ノ罪ヲ構成スルノ元素ハ第百九十四條ニ於テ述ヘタル所ト同一ナレバ第百九十四條及ヒ第百九十五條ト異ナル點ハ使用ノ意義ナリトス第百九十四條及ヒ第百九十五條ノ使用トハ偽印ヲ文書ニ押捺シタルノミニテハ未タ足ラスシテ其文書ヲ他ニ使用シタルヲ要ス之ニ反シテ本條ノ使用トハ惟偽造ノ記號印章ヲ產物商品等ニ押用スルヲ以テ足レリトシ其偽印ヲ押用シタル物品ヲ他ニ使用スルヲ要セサルナリ蓋シ其偽印ヲ押用スルノミチ以テ已ニ偽造ノ爲メニ自己ノ希望セシ所ノ不正ノ利益ヲ得ルヲ以テナリ
本條第二項ハ無用ノ規定タルヲ免カレサルカ如シ本項所謂記號印章

トハ内閣文庫ノ印トカ或ハ何省圖書ノ印トカ云フカ如キモノニシテ
斯ノ如キモノハ之ヲ偽造シ之ヲ押用スルモ偽造者押用者ニ於テハ更
ニ利益ナクシテ從ヒテ之ヲ罰スルノ必要ナケレハナリ例ヘハ予カ書
籍ニ何省圖書ノ印ト云フ印ヲ押捺スルハ予ニ於テ更ニ利益ナキノ
ミナラス却テ損害ヲ來マスヘシ世豈斯ノ如キモノヲ偽造スル者アラ
ンヤ是レ本項規定ノ必要ナキ所以ナリ

第九十七條 御璽國璽官印記號印章ノ影蹟ヲ盜用シタル者

ハ前數條ニ記載シタル偽造ノ刑ニ照シ各一等ヲ減ス

若シ監守者自ラ犯シタル時ハ偽造ノ刑ニ同シ

本條ハ眞印ヲ盜用シタル者ヲ罪スルノ條ニシテ盜用トハ眞印ヲ盜ミ
テ不法ニ之ヲ押用シタルヲ謂フナリ然レモ眞印ヲ盜ミテ不法ニ之
ヲ押用シタルハトテ未ダ以テ本條ノ所謂盜用ト爲スニ足ラス本條所

謂盜用トハ其押捺シタル文書ヲ他ニ使用シタルヲ要スルナリ已ニ
之ヲ盜捺シタルハ未ダ其文書ヲ使用セサルモ危害ノ暴發遠キニ非
スシテ其危險甚々大ナルヲ以テ直ニ之ヲ罰シテ不可ナルナキカ如シ
ト雖モ然レモ前數條ノ使用トハ偽印ヲ押捺シタルノミニテハ尙ホ未
ダ足ラスシテ其偽印ヲ押捺シタル文書ヲ利用スルヲ要スルヲ述
ヘタルヲ以テ權衡上本條ノ盜用モ亦其盜捺ノミニテハ尙ホ未ダ足ラ
スシテ盜捺シタル文書ヲ利用スルヲ要スルモノト解釋セサル可カ
ラス草按ノ意モ亦蓋シ此ニ在リ

本條ニ一ノ脱漏アリ即チ盜用ノ罪ノミニテ規定シテ盜捺シタル文書ナ
ルヲ知テ之ヲ使用シタル者ノ罪ヲ規定セサルト是ナリ故ニ例ヘハ
人アリ官印ヲ盜ミテ或文書ニ押捺シ而シテ他人其盜捺ニ加功シタル
ニ非サルモ其情ヲ知テ之ヲ受取リ使用シタル者ハ之ヲ罰スルヲ得

サルナリ佛文章按及ヒ日本文草按ニハ之ヲ明記シタリ而シテ本刑法
 之ヲ削除シタルハ予其何ノ故ナルヲ知ラス宜シク草按ノ如クナルヘ
 シ
 又他ニ一ノ脱漏アリ即チ真正ノ官印ヲ押捺シタル文書ヨリ其影蹟ヲ
 切取り而シテ他ノ偽造文書ニ之ヲ貼附シ又ハ其他ノ方法ヲ以テ其影
 蹟ヲ他ノ偽造文書ニ壓着シ以テ之ニ使用シタル者ノ如キハ本條ノ所
 謂官印ヲ盜用シタル者ト謂フヲ得サルヲ以テ之ヲ罰スルヲ得サ
 ルナリ草按ニハ此等ノ者及ヒ其情ヲ知テ之ヲ使用シタル者ヲ罰スル
 ノ條ヲ置ケリ而シテ本刑法之ヲ削除セリ蓋シ斯クノ如キノ變造ハ之
 ヲ爲スト太々難クシテ絶テ爲ス者アラサル可シト思惟シタルニ因ル
 ナル可シト雖モ然レモ他日智術ノ大ニ進歩シテ人工ノ巧妙ヲ極ムル
 ヤ如何ナル工夫ヲ回ラス者アルヤモ亦未タ知ル可カラス故ニ草按ノ

條文ヲ存スルモ敢テ贅沓ニ屬セサルヲ信スルナリ

本條ノ刑ハ偽造ノ刑ヨリ一等ヲ減スル所以ノモノハ何ソヤ本條ノ罪
 ハ眞印ヲ以テスルモノナルニ因リ人ノ之ヲ信スルヲ厚ク其偽造文書
 ナルヲ發見スルニ難クシテ從ヒテ害ヲ生スルヲ大ナリ其刑ヲ重ク
 スヘキノ必要アルモ輕クスヘキノ理由アラサルニ似タリ其レ然リ然
 レモ偽造ナルトハ一旦之ヲ使用シテ其偽造ヲ發見セラレサルトハ復
 タ他ノ文書ニ利用スルヲ得ヘキモ本條ノ罪ハ若シ官印ノ監守者ニ
 シテ一層注意ヲ加フルトハ再度ノ盜捺ヲ防クヲ得ヘク且偽造ハ十
 分豫備ヲ爲シ多クノ時間ト勞力トヲ要スルモノナルニ因リ其惡意大
 ナリト雖モ本條ノ罪ハ此等ノ時間ト勞力トヲ要セスシテ容易ニ犯ス
 ヲ得ルモノナレハ其惡意小ナリ是レ本條ノ刑ノ偽造ノ刑ヨリ其刑
 ヲ輕減シタル所以ナリ

第九十六條第一項ノ印章ヲ盗用シタル者ハ本條ニ依リテ第九十六條第一項ノ輕懲役ニ一等ヲ減シテ重禁錮即チ輕罪ノ刑トナル然ル
 其ハ其罪ノ本質ハ重罪ナリヤ輕罪ナリヤト云フニ輕罪ナリ而シテ其
 理由ハ本條ノ罪ト偽造ノ罪トハ其罪ヲ構成スル事實ニ於テ異ナル所
 アリテ立法者ハ之ヲ一種ノ罪ト見做シタルニ由ナリ此點ニ付テハ予
 ノ嘗テ屢々詳述シタル所ナリ

本條ノ監守者自ラ犯シタル時ハ偽造ノ刑ニ同シト規定シタルハ敢テ
 通常人ノ刑ニ一等ヲ加フルノ精神ニ非スシテ一個ノ別罪ヲ規定シタ
 ルモノナリ而シテ偽造ノ刑ニ同シト云ヒタルハ刑ヲ盛ルノ繁ヲ避ケ
 タルノミ

第九十八條 官ヨリ發行スル各種ノ印紙界紙及ヒ郵便切手
 ヲ偽造變造シ又ハ其情ヲ知テ之ヲ使用シタル者ハ一年以上

五年以下ノ重禁錮ニ處シ五圓以上五十圓以下ノ罰金ヲ附加
 ス

本條ハ印章偽造中ニアレド文書偽造ト云ヒ得ルカ如シ即チ偽造文書
 ノ性質ヲ有スル者ノ如シ然レド亦純然タル文書偽造中ニ入ル、ヲ得
 サルノ點アルヲ以テ立法者之ヲ印章偽造中ニ入レタルナリ

本條ノ罪ヲ犯スニ當リ官印ヲ偽造シタル時ハ如何ニ之ヲ處分スヘキ
 ヤ今日ハ本條ノ罪ヲ犯スニ官印ヲ偽造スルノ必要モナケレド他日印
 紙、界紙、郵便切手ノ制ノ變シテ之ヲ偽造スルノ官印ヲ偽造スルノ必要
 シ生スル場合ナキニ非ス此場合ニハ之ヲ數罪俱發ト爲スヤ將々單ニ
 本條ノ罪ノミヲ成スヤ曰ク數罪俱發ト爲スヲ得サルナリ何トナレ
 ハ官印偽造ハ本條ノ罪ノ構成元素ニシテ恰モ紙幣偽造ニ必要ナル官
 印ヲ偽造スルモ其官印偽造ハ之ヲ罰スルヲ得サルト同一一般ナレハ

ナリ故ニ右ノ場合ニ於テハ單ニ本條ノ罪ノミヲ罰スルナリ

第九十九條 已ニ貼用シタル各種ノ印紙及ヒ郵便切手ヲ再

ヒ貼用シタル者ハ二圓以上二十圓以下ノ罰金ニ處ス

本條ハ已ニ一旦貼用シタル各種ノ印紙及ヒ郵便切手ノ消印ヲ洗滌シテ再ヒ貼用シタル者ヲ罪スルノ條ナリ而シテ本條ノ罪ヲ犯スニハ一々綿密ナル手數ヲ要スルニ因リテ甚々難シ又巧ミニ之ヲ爲シ遂クモ此等ノ印紙郵便切手ノ價額極メテ僅少ナルニ因リ社會ニ及ホス害毒モ亦從ヒテ僅少ナリトス是レ其刑ノ輕キ所以ナリ

貼用トハ貼附シタルノミニテハ尙ホ未タ足ラスシテ之ヲ使用シタル場合ヲ謂フナリ故ニ使用セントシテ消印ヲ洗滌スルモ又消印ヲ洗滌シテ之ヲ書類ニ貼附スルモ未タ使用セサルニ於テハ本條ヲ以テ之ヲ罰スルナリ

第二百條 此節ニ記載シタル輕罪ヲ犯サントシテ未タ遂ケサル者ハ未遂犯ノ例ニ照シテ處斷ス

偽造ノ未遂トハ偽造ニ着手シテ未タ其偽造ノ成功セサル前ニ發覺シテ之ヲ遂クル能ハサリシ場合ニシテ使用ノ未遂トハ利益ノ目的ヲ以テ其偽造ノ文書ヲ官署又ハ私人ニ提供シテ而シテ其偽造發覺シテ目的ヲ達スルコト能ハサリシ場合ヲ謂フナリ

第二百一條 此節ニ記載シタル罪ヲ犯シ輕罪ノ刑ニ處スル者ハ六月以上二年以下ノ監視ニ付ス

本條ハ説明ヲ要セス

右ニテ本節ヲ講了シタレハ以下第三節官文書偽造罪ニ講テ進ム可シ抑、文書偽造罪ナルモノハ其範圍廣漠ニシテ其事實錯綜セシモノナルヲ以テ極メテ明了ナル規定ノ存スル有ルニ非サレハ其解釋ハ最モ困難

難チ感スルナリ我刑法ハ不幸ニシテ明了ノ規定チ欠ク是ニ於テ乎疑義難問湧起シテ紛擾錯雜之レカ明解ヲ得テ釋然タルヲ得ルハ頗ル難シ然レモ予ハ成ル可ク詳細ニ成ル可ク明了ニ之ヲ解釋シテ着々肯綮ヲ得ント欲ス故ニ官文書偽造ノ講ニ入ルニ先ダチ一般文書偽造罪ニ就キテ講述スル所アラン

○文書偽造罪

我刑法ハ第二編第四章ノ第三節乃至第五節ニ於テ文書ノ偽造ニ係ル罪ヲ規定シタリ然レモ其各條ハ行文甚ダ簡單ニシテ不明了ノ點尠カラズ所謂文書偽造罪ナルモノハ如何ナル罪ナルヤチモ知ルテ能ハス蓋シ我立法者カ文書偽造罪ノ定義ヲ明示セサルニ由ルモノニシテ爲メニ幾多ノ疑問ヲ生セシメ我刑法中最モ解釋ニ苦ムノ罪トナラシメタリ然レモ凡ソ立法者ノ法律ニ定義ヲ與フルトハ其欲セサル所ナリ

何トナレハ法文ナルモノハ辭簡ニシテ意達スルヲ必要トスルモノニシテ彼ノ論說記文ノ如ク縷々敷延スルヲ得ル者ニ非ス而シテ僅々數言ノ間ニ人間百般ノ行爲ヲ含蓄セシムルハ大ニ難シトスル所ニシテ若シ明了ノ定義ヲ得タリト爲スモ往々脱漏瑕疵ヲ生シテ殆ト完璧ヲ得ヘカラスシテ却テ定義ヲ與ヘサルノ優レルニ若カストノ感ヲ起サシムルヲ免カレサルヲ以テナリ是レ立法者ノ容易ニ定義ヲ與ヘサル所以ニシテ我立法者ノ文書偽造罪ノ定義ヲ與ヘサルモ亦此ニ由ル歟然リト雖モ一般普通ノ法律ニ在テハ或ハ然ラン之ヲ以テ直ニ刑法ニ適用スヘカラサルナリ夫レ刑法ナルモノハ吾人ノ生命自由財産榮譽ノ諸權利ニ關スルモノニシテ吾人ノ一舉一動ハ刑法ノ支配ニ係ルモノト謂ハサル可カラス刑法ノ明不明ハ吾人ノ權利ニ影響ヲ及ホス丁其レ如何ンヤ然ラハ即チ刑法ハ明了ニ如何ナル所爲ヲ罰スルヤ

ヲ確定セサルヘカラス若シ其確定ヲ欠クハ吾人ハ如何ナル所爲ヲ行フハ罰セラル、ヤチ知ルヲ能ハスシテ安堵シテ業務ニ就キ交際ヲ爲ス丁チ得スシテ日夜惴々焉トシテ疑懼ノ思ヲ抱カサル可カラス豈危険ノ至リナラス乎故ニ刑法ニ在テハ立法者ハ何ソ漫然定義ヲ與ヘスシテ止ム可ケン哉

我立法者ハ或ハ罪ノ定義ヲ與ヘタルノ處アリ而シテ我立法者ノ罪ノ定義ヲ與フルヤ字句ノ干係行文ノ体裁ノ間ニ其定義ヲ表彰セリ例ヘハ窃盜罪ニ付キ第三百六十六條ニ於テ人ノ所有物ヲ窃取シタル者ハ窃盜ノ罪ト爲シ二月以上四年以下ノ重禁錮ニ處スト規定シタルカ如シ或ハ罪ノ定義ヲ與ヘサルノ處アリ是レ其干係甚ダ簡ニシテ其意味甚ダ明ニ別ニ定義ヲ要スル程ノモノニ非サレハナリ其干係甚ダ簡ニ其意味甚ダ明カナルモノハ固ヨリ定義ヲ與フルノ必要ナケレハ定義

ヲ與ヘサレハトテ一概ニ欠典ナリ不明了ナリトハ斷言スヘカラスト雖モ然レモ罪其物ニヨリテハ其範圍甚汎博其關係甚ダ錯雜ニシテ明了ナル定義ヲ與ヘテ其範圍ト其干係トヲ確定スルニ非サレハ則チ解釋スル丁チ得スシテ又實際ニ適用スル丁チ得サルモノアリ文書偽造罪ノ如キハ其一ナリトス此等ノ罪ハ最モ明晰簡潔ナル定義ヲ與ヘテ其範圍ト其干係トヲ限定セサル可カラサルモノナリ而シテ我立法者ハ文書偽造罪ニ付キテハ遂ニ定義ヲ與ヘス其範圍其干係ヲシテ明了ナル丁チ得セシメサルハ是レ我刑法ノ大ナル欠典ト謂ハサル可カラス爲メニ種々ノ疑問ヲ紛起セシメ解釋者裁判官ヲシテ非常ノ困難ヲ感セシムルハ實ニ遺憾ノ事ト謂ハサルヘカラス今左ニ文書偽造罪ニ付キ生スル二三ノ困難ナル問題ヲ研究セン

第一例ヘハ市町村役場ノ戸籍簿等ヲ偽造スルカ増減變換スルカ又ハ

毀棄スルハ疑モナク第二百三條ヲ適用スルヲ得可シト雖モ(市町
 村役場ノ戸籍簿等ノ偽造變造ニ官文書偽造罪ノ第二百三條ヲ適用ス
 ルコトハ明治廿三年十月八日法律第百號刑法中官廳官署ニ關スル條
 項ハ公署ニ適用シ官吏ニ關スル條項ハ公吏ニ適用シ官ノ印文書及免
 狀鑑札ニ關スル條項ハ公署ノ印文書及免狀鑑札ニ適用ス)トアルニ據
 ル也)今民事被告人裁判所ヨリ發セラレタル呼出狀ヲ受取り而シテ毀
 棄スルハ之ヲ官文書毀棄罪トシテ第二百三條ヲ以テ罰ス可キヤ之
 ニ付キテハ曾テ實例アリタリ或裁判所ニ於テ民事被告人ニ對シテ呼
 出狀ヲ發シタルニ被告人大ニ原告ノ爲ス所ヲ憤リテ斯ル呼出狀ヲ受
 クルノ理由ナシトテ之ヲ寸裂シテ火中ニ投セリ豫審判事ハ之ヲ第二
 百三條官文書毀棄ノ罪ト見做シテ重罪公判ニ移シタリト云フ夫レ第
 二百三條ノ罪ハ其刑輕懲役ニシテ長期ハ八年ナリ而シテ服役アリ附

加刑アリ實ニ重シト謂ハサル可カラス一片ノ呼出狀ヲ毀棄シタルノ
 所爲此ノ如キ重キ刑ニ處スルハ吾人ノ感想果シテ其正當ヲ認ムル
 ヲ得ルヤ幸ニ重罪公判ハ無罪ノ言渡ヲ爲シタリ其理由トスル所ハ呼
 出狀ハ固ヨリ官文書ナリト雖モ已ニ之ヲ被告人ニ渡シテ被告人ノ手
 中ニ入りタル以上ハ官文書ノ性質ヲ失フテ被告人ノ私有物トナル私
 有物ヲ棄毀スルニ何ノ罪カ之レ有ランヤト云フニ在リト云フ此理由
 果シテ理アリトスルモ其受取ルト受取サルトハ間髪ヲ容レス一步ヲ
 進メハ罪トナリ一步ヲ退ケハ罪ナシ豈危殆ノ事ナラスヤ又之ヲ受取
 ル受取ラサルトヲ以テ或ハ官文書トナリ或ハ私文書トナルハ豈奇怪
 ノ事ナラスヤ又呼出狀ナル者ハ正本ト謄本トアリテ正本ハ之ヲ被告
 人ニ渡シ謄本ハ執達吏之ヲ持チ還ルモノナリ若シ正本謄本同一ニ
 破棄スルハ謄本ハ私有物ナレハ罪トナラサレ正本ハ官文書ナル

チ以テ罪トナルモノトスルキハ同一ノ所爲チ以テ同一ノ呼出狀チ破棄シタルモノナルモ其一部分ノミニ付キテ罪トナルモノト謂ハサル可カラス是亦奇怪ノ事ナラスヤ而シテ執達吏ノ持チ還ル可キモノチ破棄シタルレハトテ幾何ノ損害チ生スルヤ或ハ官憲チ蔑如スルノ所爲アリトスルモ之チ輕懲役ノ刑ニ處スルノ必要アリヤ夫レ吾人ハ固ヨリ惡事チ爲ストチ欲セス常ニ汲々乎トシテ善事チ爲シテ唯及ハサラントチ恐ルルト雖モ然レモ時ニ或ハ憤怒ノ餘リ呼出狀チ破棄ズルカ如キ所爲アルハ往々免カレサル所ナリ而ルニ忽チ輕懲役ノ重刑ニ處セラル、アラハ吾人ハ何ニ依テ安堵シテ業務ニ就ク、チ得ンヤ予ハ古今ノ刑法チ通覽スルモ未ダ此ノ如キ輕微ノ所爲ニ此ノ如キ重大ナル刑罰チ加フルチ見サルナリ若シ我刑法ニ於テ之チ創設シタリトセハ我刑法ハ野蠻苛酷ノ極ト謂ハサル可カラス

右ノ如キ重大ナル干係ニ付キ疑義チ生セシムルノ不都合チ來タセシモノハ蓋シ我立法者カ文書毀棄罪ノ定義チ與ヘサルニ由ルモノニシテ是レ文書偽造罪ニ付キテ生スル難問ノ一ナリトス

第二、我刑法ハ如何ナル場合ニ文書偽造アリト爲スヤト云フニ是亦大ニ不明了ナリトス例ヘハ大藏省ヨリ發行スル證券類チ偽造スルカ或ハ他人ノ借用證書チ偽造シタル者ノ如キハ固ヨリ各條規定スル所ニ因リテ其文書偽造ナル、疑チ容レスト雖モ然レモ今世ニ現在セサル想像ノ人ニ就キテ證書チ偽造シタル例ヘハ爲替手形ノ信用チ得ンカ爲メニ其裏書ニ數多想像ノ人チ記載スルカ如キ又爲替手形ノ差出人若クハ支拂人ニ付キ想像ノ人チ記入スルカ如キ所爲ハ決シテ無害ト謂フ可カラス若シ此偽造ノ爲替手形チ信用シテ通用スル、チアラハ大ナル損害チ來タス、チアル可シ此等ノ所爲ハ之チ罰スル、チ得ルヤ

否ヤ約言スレハ想像ノ人ヲ以テ證書ヲ偽造シタル者ハ罰否如何ト云フニ是實ニ不明ナリトス又官吏カ其管掌ニ係ル文書ヲ偽造シタルハ之ヲ罰スルノ明條アリト雖モ今通常人カ官吏又ハ公吏ニ對シテ虛偽ノ陳述ヲ爲シ以テ無實ノ文書ヲ作ラシメタルハ例ヘハ生兒ノ男子ナルヲ詐リテ女子ト陳述シ或ハ生存者ヲ死シタリト陳述シテ市町村役場ノ戶籍簿ニ無根ノ事實ヲ記入セシムル所爲ノ如キハ徵兵ノ義務又ハ相續人ノ權利ニ重大ナル干係ヲ生スルモノナルニ因リ其害決シテ鮮少ニ非ス我刑法ハ之ヲ罰スルノ精神ナリヤ否ヤ文書偽造罪ノ各條ヲ通覽スルモ容易ニ之ヲ知ルヲ得ス蓋シ立法者カ定義ヲ掲ケテ如何ナル所爲ヲ罰スル者ナルヤヲ明示セサルニ由ルモノニシテ是レ文書偽造罪ニ付キテ生スル難問ノ二ナリトス

第三、文書偽造罪ノ各條ヲ通覽スルニ文書トハ如何ナルモノナルヤ文

書其レ自身カ實ニ不明ナリトス第二百三條ノ規定ヲ見ルニ其第一項第二項ニ官ノ文書ト記シタル第一項ノ官文書ト第二項ノ官文書トハ果シテ同一ノモノナルヤ例ヘハ大藏省ヨリ發行スル所ノ證券類ヲ偽造スル如キハ疑モナク其第一項ノ所謂官文書ヲ偽造シタル者ナリト雖モ今若シ同シク大藏省ノ發行スル所ノ證券ニ係ルモ已ニ我所有ニ屬シタルモノ即チ公債證書ノ如キモノヲ毀棄シタルハ其第二項ノ所謂官文書ヲ毀棄シタルモノナルヤ自己所有ノ證券ヲ毀棄スルハ社會ニ如何ナル損害ヲ及ホスヤ自己ノ權利ヲ損傷スルノ結果ヲ生スルニ止マリテ社會公衆ヲ害スルヲ無カル可シ又一方ヨリ見ル時ハ世人誰カ自己ノ財産ヲ組織シ自己ノ權利ヲ證明スル證書ヲ破棄ノ需メテ自己ノ損害トナル可キ所爲ヲ行フ者アランヤ立法者ハ世人ノ絶テ行フナキ事柄又之ヲ行フアルモ社會ヲ害スルヲナキ事柄ニ付

キテ規定スルヲナキハ誠ニ明了ナリ故ニ第二百三條ノ第一項第二項ニ於テ同シク「官ノ文書」ト云ヘル同一ノ文辭ヲ用ヰタリト雖モ第二項ノ官文書ヲ毀棄スルトハ右ノ如キ私人ノ所有ニ歸シタル文書ヲ指スニ非サルヲ知ル可キノミ若シ例ヲ換ヘテ大藏省所藏ニ係ル文書ヲ毀棄シタル時ハ其社會ニ損害ヲ及ホスト決シテ鮮少ニ非サルナリ是ニ由テ之ヲ觀レハ同條所謂官ノ文書トハ其第一項ハ官ヨリ發行スル文書ニシテ其第二項ハ官ノ所藏ニ係ル文書ト解釋セサル可カラス然レト已ニ法文ノ表面同シク「官ノ文書」ト明記セルヲ以テ一方ハ之ヲ官ノ發行ニ係ル文書ト云ヒ一方ハ之ヲ官ノ所藏ニ係ル文書ト解釋スルヲ得サルニ非スヤ又第二百三條ニハ行使云々ト云フ行使トハ通用ニ置クト謂フヲナル可シ而シテ第二百八條ニハ私印ヲ偽造シテ使用シタル者云々ト云フ行使ト使用トハ果シテ同一ノ事柄ナルヤ將タ偽造

文書ハ通用ニ置クヲ得ルモ偽造私印ハ通用ニ置ク可カラサルヲ謂フ歟又印類ハ文書ニ押捺スル時ハ之ヲ使用ト云ヒ得ルカ如キモ印影ヲ文書ニ摸寫シタル時ハ使用ト云ヒ得サルカ如シ此等ノ疑問紛々トシテ起リ殆ント其繁ニ堪ヘス是亦立法者カ文書偽造罪ノ定義ヲ與ヘテ其干係ヲ限定セサルニ由ルモノニシテ文書偽造罪ニ付キテ生スル難問ノ三ナリトス

以上述フル所ヲ要約スル時ハ我刑法ニ於テ文書偽造罪トハ如何ナルモノナリヤ、文書偽造罪ハ如何ナル場合ニ生スルヤ、文書トハ如何ナルモノナルヤ此三點甚々不明了ニシテ爲メニ之ヲ實際ニ適用スルニ當リ種々ナル困難ニ遭遇スルナリ然レトモ裁判官タル者ハ法文ノ不明了ナルヲ以テ之レカ裁判ヲ拒ムヲ得ス法學者タル者之レカ解釋ヲ辞スルヲ得ス管辭スルヲ得サルノミナラス不明ノ法條ニ遇フ毎ニ

輒チ仔細ニ研究シ精密ニ解剖シ以テ法律ノ精神ノ在ル所ヲ探リ而シテ疑義ヲ排シ明確ヲ得セシムルハ則チ法學者解釋者タルモノ、當サニ務ムヘキノ事ト爲ス

予ハ文書偽造罪ノ講義ヲ爲スニ當リ之レカ明了ヲ得ント欲セハ先ツ文書偽造罪ノ原則ヲ説明セサル可カラス其原則ヲ説明セシニハ先ツ定義ヲ與ヘサル可カラス定義明カニシテ原則自ラ明カニ原則明カニシテ而ル后ニ各條ニ入ル時ハ各條ノ精神亦自ラ明カナルヲ得可シ今ヤ進テ定義ヲ與フルノ時機トナレリ而シテ之レカ定義ハ最モ法理ニ通シ實際ニ合スル完全ナルモノヲ得ント欲ス佛國ノ法律博士ホースタンエリー氏ノ著書ニ曰ク文書偽造罪ニ付キテハ何レノ國モ定義ヲ與ヘタルヲナシ唯之ヲ與ヘント試ミタルハ北米合衆國ルイチニヤ州ノ刑法草按ノ起草者リバングストン氏ノミナリ然レモ惜イ哉同

氏ノ定義ハ未タ完全ヲ得サリシト而シテ今日學者一般ニ憑據トスル所ノ定義ハ千八百十六年三月十五日千八百四十三年四月八日ノ大審院裁判例ニシテ此裁判例ハ最モ完全ナル定義ヲ示シタリ曰ク文書偽造罪トハ惡意ヲ以テ人ニ害ヲ與ヘ又ハ害ヲ與ヘ得可キ方法ニテ文書ハ眞實ヲ變更スルヲ謂フト此定義ハ文書偽造罪ノ性質ヲ詳悉セルモノニシテ實ニ完全善美ト謂フ可シ故ニ予モ亦今取リテ以テ我刑法文書偽造罪ノ説明ノ材料ト爲サント欲ス

第一 眞實ノ變更

第二 惡意

第三 害ノ生シ又ハ生シ能フト

右ノ定義ハ此三元素ヲ包含スルモノニシテ此三元素ハ則チ文書偽造

罪構成ノ要素ナリ故ニ若シ其一チ欠クハ文書偽造罪ヲ成サス今各
元素ニ付キテ左ニ一々説明ヲ爲ス可シ

第一、眞實ノ變更

眞實ノ變更トハ有ル事ヲ無シトシ無キ事ヲ有リトスルコトニテ例ヘ
ハ生存者ヲ死亡者ト云ヒ子ノ生レタル事無キニ之レ有リト云ヒテ文
書ヲ造リタルカ如キ場合ニシテ若シ此眞實ノ變更ナキニ於テハ假令
惡意アルモ又實際損害ヲ生スルモ文書偽造罪ヲ成ス丁ナシ何トナレ
ハ眞實ノ事ヲ記載シタルモノハ偽造ト謂フ丁ヲ得サレハナリ其眞實
ヲ變更スルニ付キテハ有形ト無形トノ別アリ左ノ如シ

一、有形ノ眞實ノ變更 有形ノ眞實ノ變更トハ例ヘハ成立セサル事實
即チ貸借ノ事實ナキニ借用證書ヲ造ルカ如キ或ハ成立セル文書例ヘ
ハ借用證書ノ月日、員數、氏名等ヲ變更スルカ如キ事ニシテ此等ハ有形

的ニ眞實ヲ變更シタルモノト謂フ有形ノ眞實ノ變更ニ係ル文書ハ右
ノ如ク債權者自ラ作ル所ノモノナルニ因リ其偽造ナル丁ハ鑑定人ヲ
シテ之ヲ證明セシムル丁ヲ得可シ

二、無形ノ眞實ノ變更 無形ノ眞實ノ變更トハ文書其物ハ眞實ニシテ
文中含蓄セル事實ヲ變更シタルモノヲ謂フ例ヘハ公證人、契約者双方
ノ陳述ヲ聽キテ公正證書ヲ作り或ハ登記官吏登記簿ニ記入ヲ爲スニ
當リ其陳述ニ反シタル事實ヲ記載スルカ如キハ其公正證書、登記簿ノ
記載ハ公證人登記官吏ノ手ニ成リタルニ因リ文書其物ハ眞實ナリト
雖モ記スル所ノ事實ニ變更アリトス又市町村長カ男子出產ノ届出ア
ルニ際シ戶籍簿ニ女子ト登録スルカ如キハ市町村長ノ自書ニ係ルヲ
以テ文書其物ハ眞實ナリト雖モ記スル所ノ事實ニ變更アリトス又予
或人ト契約ヲ爲シ予ハ其人ノ依頼ニヨリテ契約書ヲ作ルニ當リ其人

ノ文旨ナルヲ奇貨トシテ其契約ニ反シタル事實ヲ記入シテ之ニ示シ以テ捺印セシメタルカ如キハ契約書其物ハ或人ノ捺印アルヲ以テ眞實ナリト雖モ記スル所ノ事實ニ變更アリトス此等ノ場合ニハ文書其物ハ眞實ニシテ完全ナルモ記スル所ノ事實ニ變更アルヲ以テ無形ノ眞實ノ變更ナリトス此無形ノ眞實ノ變更ハ鑑定人ノ鑑定ニ因リテ證明スルヲ得サルナリ

以上ノ如ク眞實ノ變更ニ二種アリ而シテ此ニ注意セサル可カラサルヲハ文章ノ偽造ト文書偽造トヲ混ス可カラサルト是ナリ例ヘハ甲男ヨリ乙婦ニ贈リタル艶書ヲ偽造シテ姦通罪ノ證據ト爲スカ如キハ文書偽造トナルヲアル可シト雖モ單ニ艶書ノ文章ノミヲ偽造シテ之ヲ新聞紙ニ揚ケタルカ如キハ文書偽造ト爲スヲ得ヌ其形跡太ク有形ノ眞實ノ變更ニ類似スト雖モ其實然ラサルナリ元來文書偽造罪ニハ

文書ノ現存スルヲ要ス若シ文書無キニ於テハ之ヲ文書ヲ偽造シタルト謂フヲ得サルヲ以テ文書偽造罪ト成ラサル當然ノヲナリ文章ノミヲ偽造シタルモノハ文章ノ現存スルヲナキヲ以テ決シテ文書偽造罪ヲ成スヲ得サルナリ

眞實ノ變更アリテ且ツ他ノ二元素ヲ具備スルハ其變更ノ有形無形ヲ問ハス文書偽造罪ヲ成ス

今眞實ノ變更ナキハ文書偽造罪ヲ成サレノ例ヲ示サン甲者嘗テ乙者ニ金ヲ貸與シ證書ヲ領收シタルモ其證書ニハ乙者ノ印影ナキヲ以テ其后屢捺印ヲ要求スレバ乙者毫モ應セサルニ因リ甲者憤懣ニ堪ヘス一日乙者ニ酒ヲ飲マシメ其醉フテ精神錯亂セルニ乘シ乙者カ懷ニスルノ所ノ印願ヲ出シテ該證書ニ捺印シタリ斯ノ如キハ詐欺ノ所爲ナリト雖モ之ヲ文書偽造罪トナス可カラス何トナレハ眞實ノ事ニ

シテ事實ニ變更ナケレハナリ
 然レモ眞實ノ變更ニ付キテハ制限アルヲ知ラサル可カラス眞實ノ
 變更アル時ハ絶對的ニ文書偽造罪ヲ成スト謂フ可カラス佛國刑法ハ
 文書偽造罪ノ定義ヲ與ヘサルモ其偽造ノ方法ニ付キテ規定スル所ア
 ルカ故ニ如何ナル眞實ノ變更アルキハ罪トナルヤヲ知ルヲ得之ニ
 反シテ我刑法ハ其方法ヲモ示サ、ルヲ以テ茫漠トシテ其範圍ヲ知ル
 ヲ得ス實ニ遺憾ト謂フ可シ然レモ文書偽造罪ノ性質トシテ左ノ二
 個ノ制限ニ遵ハサル可カラズ文書偽造罪ヲ成スニハ左ノ二個ノ限内
 ニ在ルモノナラサル可カラス
 其一、眞實ノ變更ハ事ヲ證明スルニ足ル可キ文書ニ於テ爲サレタルヲ
 要ス

所謂事ヲ證明スルニ足ル可キ文書トハ廣ク之ヲ解釋セサル可カラス

故ニ夫ノ公證人又ハ市町村長ノ面前ニテ虚偽ノ陳述ヲ爲シ以テ文書
 ヲ作ラシメタルカ如キハ其文書ハ十分ニ證據トナル可キモノナルヲ
 以テ無論文書偽造罪ヲ成スト雖モ證據ノ端緒トナル可キ書類即チ借
 金ヲ陳謝シ來リタル書狀ノ如キモノヲ偽造スルモ罪トナル何トナレ
 ハ此等ノ書狀ハ本ト借金ヲ證明シ得可キノ性質ヲ有スル所ノモノナ
 レハナリ斯ノ如ク事ヲ證明スルニ足ル可キ文書ヲ偽造スル時ハ文書
 偽造罪ヲ成ス之ニ反シテ事ヲ證明スルニ足ラサル文書ナル時ハ假令
 眞實ニ違ヒタル事實ヲ記載スルモ罪ト成ラサルナリ故ニ夫ノ訴訟干
 係人カ裁判官ノ面前ニテ虚偽ノ陳述ヲ爲シ而シテ書記ノ調製シタル
 調書ニ捺印シタルカ如キハ其調書ハ固ヨリ確實ノ證據ト成リ得可キ
 カ如クナルモ之ヲ文書ヲ偽造シタリト謂フ可カラス何トナレハ調書
 ハ陳述ヲ筆寫シタル迄ニシテ其證據トナルノ點モ唯訴訟干係人カ斯

ク々々ノ陳述ヲ爲シタリト云フテ證明スルニ過キス其陳述中ニ含
ミタル事實ノ眞僞ヲ證明スルモノニ非サレハナリ再言スレハ調書ハ
文書ニ相違ナキモ其實訴訟干係人ノ言論ナリ言論ハ如何ナル虛僞ア
ルモ決シテ文書僞造罪ト成ラス調書ハ公證人又ハ市町村長カ依頼人
ノ陳述ヲ聽キテ作りタル文書ノ如キ者ニ非サルナリ又例ヘハ予ハ財
産家タル名譽ヲ博センカ爲メニ無實ノ人ヲ作爲シテ予ニ差入レタル
借用證書ヲ數通僞造シタリトモニ個ハ眞實ノ變更アリト雖モ文書
僞造ニ非ス何トナレハ此證書ハ財産家タルヲ證明スルニ足ル可キ
カ如シト雖モ元來此證書ヲ造リタルハ財産家タルヲ證明スルカ爲
メニ非スシテ唯之ヲ人ニ示シテ其富ニ誇ラントスルノ外目的アラサ
ルヲ以テナリ又市町村長ノ保證書ヲ作爲シ之ヲ提出シテ明治法律學
校ニ入りタリトセンニ是亦文書僞造ニアラス何トナレハ明治法律學

校ニ入ルニハ市町村長ノ保證ヲ要セス其保證書ハ要用ナキモノナレ
ハナリ斯ノ如キ類例ヲ擧ケ來レハ頻々トシテ枚擧ニ違アラス而シテ
此等ハ事ヲ證明スルニ足ル可キ文書ニ非サルヲ以テ之ヲ造ルモ文書
僞造罪トナラス文書僞造罪トナルニハ必ス事ヲ證明スルニ足ル可キ
文書ナラサル可カラス

其二眞實ノ變更ハ干係人ノ知ラサル時ニ於テ爲サレタルヲ要ス
眞實ノ變更アリト爲スニハ此條件ヲ必要ト爲ス若シ干係人ノ知リタ
ル時ニ爲シタルモノハ所謂眞實ノ變更ニ非ス故ニ例ヘハ予ト某ト百
俵ノ米ノ取引契約ヲ爲シ而シテ公正證書ヲ公證人ニ求ムルニ當リ予
ハ千俵ノ取引契約ナルヲ陳述シタルニ某默シテ之ヲ拒マス遂ニ千
俵ノ公正證書ヲ授受シタルカ如キ又貸借契約ニ付キ債主、債主ノ面
前ニテ其借用證書ノ金員若クハ月日ヲ變更シタルニ負債主ノ之ヲ拒

マサルカ如キ場合ニハ眞實ノ變更アリト雖モ文書偽造ト爲ストヲ得
ス何トナレハ關係人ニ於テ其變更ヲ知テ之ヲ拒マサルハ其變更ヲ認
諾シタルモノト看サル可カラサレハナリ

今一步ヲ進メテ論センニ茲ニ甲者乙者ニ或事ノ代理ヲ委任スルニ自
ラ委任狀ヲ作ラヌシテ己レノ印ヲ捺捺シタル白紙ヲ乙者ニ與ヘン乙
者ヲシテ委任狀ヲ作ラシメタリ乙者ハ其白紙ナルヲ奇貨トシテ委任
權外ノ事件ヲ記載シタリ乙者ノ所爲ハ實ニ信實ヲ變更セリ以テ文書
偽造ト爲ストヲ得ル乎一見スル時ハ自ラ委任狀ヲ作ラヌシテ捺印シ
タル白紙ヲ與ヘタルヲ以テ委任權外ノ事件ヲ記載セラル、丁ハ豫知
セサル可カラス隨ヒテ其生シタル結果ニ付キテハ責任アル丁ヲ自認
セサル可カラス乙者ハ甲者ノ知ラサルニ乘シテ眞實ヲ變更シタリト
謂フ丁ヲ得ス則チ文書偽造ト爲ストヲ得サルカ如シ此問題タル實際

太々緊要ノモノナリ若シ乙者ノ所爲ヲ以テ文書偽造ニ非スト爲スカ
乙者ノ第三者ト爲シタル契約ハ有效ニシテ其損失ハ甲者ノ責ニ歸セ
サル可カラス若シ文書偽造ト爲スカ乙者第三者ト爲シタル契約ハ無
効ニシテ甲者ハ損失ノ責ニ任スルヲ要セス例ヘハ甲者乙者ニ家屋ノ
賃貸ノ事ヲ委任スルニ當リ其委任狀ニ供ヒンカ爲ニ捺印シタル白
紙ヲ與ヘタルニ乙者ハ家屋賃貸ノ委任ヲ記セスシテ家屋賣却ノ委任
ヲ記シテ而シテ第三者ト賣買契約ヲ爲セリ此場合ニ於テ乙者ノ所爲
ヲ文書偽造ト爲スルハ乙者ノ第三者ト爲シタル賣買契約ハ無効ニシ
テ甲者ハ直チニ第三者ヨリ該家屋ヲ取戻ストヲ得可ク第三者ハ空シ
ク其家屋ヲ奪却セラレテ僅ニ乙者ニ對シテ損害賠償ヲ請求スル丁ヲ
得ルニ過キス若シ文書偽造ニ非スト爲スルハ乙者ノ第三者ト爲シタ
ル賣買契約ハ有効ニシテ第三者ハ正當ニ該家屋ノ所有者トナリ甲者

ハ乙者ニ對シテ損害賠償ヲ請求スルヲ得ルニ過キス夫レ斯ノ如ク至大ノ關係ヲ有スル問題ナルヲ以テ之レカ斷定ヲ爲スニハ最モ慎重ヲ加ヘサル可カラサルナリ佛國刑法ハ(第四百七條)ハ之ニ付キ正條ヲ設ケテ文書偽造ト爲シタルニ因リ明白ナリト雖モ我刑法ハ固ヨリ明文ナシ如何ニ之ヲ斷定スヘキヤ論者或ハ云フ甲者ノ乙者其人ヲ信用シテ捺印シタル白紙ヲ與ヘタル己レノ權利ノ幾分ヲ分與シタルモノニシテ其生シタル結果ニ付キテハ責ニ任スルヲ自認シタル者ト謂ハサル可カラサルニ因リ乙者ハ甲者ノ信用ニ背キタルノ罪アルモ文書偽造ト謂フヲ得スト予以爲ラク然ラス乙者ハ甲者ノ知ラサルニ乘シテ爲シタルニ非ス乎甲者ハ固ヨリ幾分ノ過失ナキニ非スト雖モ本質貸ノ事ヲ委任シテ賣却ノ事ヲ委任セス豈乙者ト第三者トノ賣買契約ノ結果ノ責ニ任スルヲ思想センヤ是レ乙者ハ甲者ノ知ラサル

ニ乘シテ爲シタルニ非スシテ何ソヤ乙者ノ所爲ハ文書偽造ト爲サルヲ得サルナリ

以上所述ヲ約言スレハ眞實ノ變更ニハ有形ト無形トノ二種アリ而シテ何レノ變更ナルヲ問ハス更ニ他ノ二元素ヲ具備スルハ文書偽造ト爲ル但眞實ノ變更ニ二個ノ制限アリテ文書偽造ヲ成スニハ第一其變更ハ事ヲ證明スルニ足ル可キ文書ニ於テ之ヲ爲シタルヲ要シ第二其變更ハ關係人ノ知ラサルニ乘ノ之ヲ爲シタルヲ要スト云フニ在リ

第二、惡意

凡ソ犯罪ヲ構成スルニハ犯意アルヲ要ス意犯ナキノ所爲ハ其罪ヲ論スルヲ無シ但シ無意犯ハ犯意ナシト雖トモ之ヲ罪スルヲ有リ然レモ是レ例外ノ場合ニ屬シ犯罪ノ多クハ凡テ犯意アルヲ要スルナリ此犯意ナルモノハ各本條規定ノ罪ヲ犯スノ意ト解スヘキ者ナルヲ以

テ所謂犯意ハ犯罪ノ種類ニヨリテ各異ルモノトス例ヘハ殺人罪毆打罪ノ如キハ人ヲ殺スノ意毆打スルノ意アレハ即チ罪トナリ別ニ特種ノ意思ヲ有スルヲ無ク唯故意ノミニテ罪トナル然レ犯罪ノ種類ニヨリテ故意ト或目的ヲ達セントスルノ意思ト符合シテ所謂犯意ヲ爲スモノ有リ例ヘハ貨幣偽造罪ノ如キ即チ是ナリ貨幣偽造罪ナル者ハ曾テ一言シタルカ如ク之ヲ構成スルニハ貨幣ヲ偽造スルノ意アルノミナラス尙ホ特種ノ意思即チ偽造ヲ以テ人ヲ害スルノ意アルヲ要ス今此ニ論スル所ノ文書偽造罪ナル者モ亦夫ノ貨幣偽造罪ト同シク文書ヲ偽造スルノ意アルノミナラス偽造ノ以テ人ヲ害スルノ意即チ惡意アルヲ要スルナリ故ニ惡意ナクンハ偽造スルモ犯罪ヲ構成セサルナリ何故ニ文書偽造罪ニハ惡意ヲ必要トスルヤ曰ク元來文書偽造罪ナル者ハ或目的ヲ達セントスルニ必要ナル一箇ノ手段ニシテ即チ

他人ノ名譽ヲ毀ケントスル目的ニ出テ或ハ他人ヨリ財物ヲ得ントスル目的ニ出テ或ハ其他ノ目的ヲ達セントスルニ出ツル有リト雖モ要スルニ一箇ノ罪ヲ構成スルニ必要ナル豫備ノ所爲ナリ豫備ノ所爲ハ之ヲ罪セサルヲ原則トス例ヘハ人ヲ殺サントシテ兇器ヲ購求シタル所爲ノ如シ是レ即チ殺人罪ノ豫備所爲ナリ此豫備タル法律上ヨリ觀ルルハ何ノ爲メニ豫備シタル者ナルカ固ヨリ得テ知ル可カラズ故ニ法律ハ之ヲ罰スルヲ無シ然レモ或ル所爲ハ一罪ノ豫備タルニモ拘ラズ必要アル時ハ之ヲ罰スルヲ得サルニ非ス例ヘハ貨幣ノ偽造ノ如キ是モ亦一ノ豫備ノ所爲ナリト雖モ法律ハ之ヲ罰スルナリ(第百八十六條)之ヲ罰スルハ豫備ノ所爲トシテ罰スルニアラスシテ一罪トシテ之ヲ罰スルナリ即チ豫備ハ罰セストイフ原則ノ例外トシテ之ヲ罰スルルナリ文書偽造罪モ亦之ト同シク豫備ハ罰セストイフ原則ノ例外ト

ノ之ヲ罰スルナリ既ニ文書偽造罪ハ例外トシテ之ヲ罰スル時ハ之ヲ
 例外トスル所以ノ者ナカル可カラス是レ即チ文書偽造罪ハ單々之ヲ
 偽造スルトイフ故意アルノミナラス惡意即チ人ヲ害スルトイフ意思
 カ之レニ附着シテ始メテ罪ト爲ル所以ナリ即チ文書偽造罪ニ惡意ヲ
 要スル所以ナリトス
 惡意即チ人ヲ害スルノ意思ハ其目的唯々他ヲ害スルノモニ非スシテ
 自己ヲ利シ若クハ他人ヲ利スルノ目的ニテ他ヲ害スルトモ之レ有ル
 可ク何レノ場合ニテモ結局人ヲ害スルノ意思アレハ文書偽造罪構成
 ノ一原素タル惡意トナルナリ又惡意ハ他人ノ財産ヲ害スルヲ目的ト
 スルト或ハ有リ名譽ヲ害スルヲ目的トスルト有リ、又人ヲ害スルト
 ハ只一私人ノ權利即チ私益ヲ害スルノミヲ指スニ非ス社會ノ權利即
 チ公益ヲ害スルトチ目的トスルト有リ例ヘハ旅行免許狀ノ偽造ハ一

私人ノ財産又ハ名譽ヲ害スルニアラサレモ公益ヲ害スルモノナリ銃
 獵免許狀ヲ偽造スルカ如キハ公益即チ社會ノ警察權ヲ害スルノミナ
 ラス社會ノ私益即チ財産上ノ利益ヲ害ス何トナレハ免許狀ヲ偽造シ
 テ免許料ヲ拂ハサレハ社會ノ私益ヲ害スルモノナリ又大藏省ノ文書
 ヲ偽造スルカ如キ是レ全ク社會ノ私益ヲ害シタル者ナリ一見スレハ
 公益ヲ害シタルニアラサルヤノ疑ナキ能ハサレモ此ノ如キ官有財産
 上ニ關スルトハ皆私益ニ關スルノ害ナリト知ル可シ
 既ニ論シタルカ如ク文書偽造罪ニハ惡意アルトチ要ス惡意ナケレハ
 他ノ犯罪ヲ構成スルト或ハ其結果ノ如何アルニ拘ラス文書偽造罪ト
 ハナラサルナリ惡意ナキ文書ノ偽造トハ其例實ニ鮮シ何トナレハ戲
 レテ文書ヲ偽造シ以テ樂ミト爲ス呆漢アルト稀ナレハナリ然レモ不
 動産ノ所有者アリ或人其不動産ノ賣却ヲ懲怨シテ止マス所有者之ヲ

拒絕スルノ辭ニ窮シ其不動産ヲ他人ニ賣却シタルノ證書ヲ偽造シ併
 セテ之ヲ登記シタルカ如キハ惡意ナキ文書ノ偽造ナリト謂ハサル可
 カラス又或一部ノ人民カ政府ニ建白スルニ當リ他郷ニ滞留スル某ヲ
 モ連署セシムルノ必要ニ際シタルニヨリ其者ノ印章ヲ偽造シテ終ニ
 其建白書ニ署名捺印シタリ是レモ亦惡意ナキ偽造ノ一例トスルニ足
 ルヘシ然レモ建白書ノ一例ハ其建白ノ如何ニヨリ建白人カ不利益ヲ
 被ムル時即チ其建白ニヨリ政府ニ於テ建白者ヲ逮捕スルカ如キ利害
 ナ有スル場合ナル時ハ偽造者ハ罪ナキニアラサルナリ又尙ホ一例ヲ
 舉ケンニ公證人カ契約者等雙方ノ歸リシ後其帳簿ニ日附ヲ脱シタル
 ナ發見シテ之ヲ記入シタルカ如キ或ハ契約者ノ陳述ノ儘ヲ記載シタ
 レモ價額非常ニ廉如何ニシテモ陳述ノ錯誤ト信シテ數字ヲ書キ加ヘ
 タル所爲ノ如キ若シ公證人ノ所爲カ契約者ノ意思ニ反スル時ハ生ス

ル所ノ害實ニ大ナリト雖モ惡意ナキヲ以テ罪トナラス又公證人ニ關
 シタル一例ヲ舉ケンニ聞ク公證人カ依頼事件ヲ帳簿ニ記入スルニハ
 一事件ノ次ニ他ノ事件ヲ記シ曾テ空處ヲ存スルヲ得ス若シ空處ヲ存
 スル時ハ處罰セラレ、ト有リト今公證人カ如何ナル錯誤アリテカ多
 クノ事件ヲ記入スルニ當リ一ノ空處ヲ存セシメタルトチ後ニテ發見
 シ大ニ其處罰ヲ恐レテ一ノ想像事件ヲ構造シテ其空處ヲ填充シタリ
 トスレハ此所通タル第二百五條ノ官吏其管掌ニ係ル文書ヲ偽造シタ
 ル罪ニ該當スルカ如ク見ユレモ惡意ナキニヨリ亦罪トナラサルナリ
 要スルニ惡意即チ公益又ハ私益ヲ害スルノ目的アリテ犯シタルニア
 ラサレハ假令他ノ條件ヲ具備スルモ所謂文書偽造罪トハナラサルナ
 リ

第三損害アルト又ハ損害ノ生シ得ヘキト

一ノ所爲カ犯罪トナルニハ社會ヲ害シタル者ナラサル可カラズ其害ニハ犯罪ノ種類ニヨリ多少アリ或ハ公益ト私益トノ區別アリト雖モ要スルニ損害ナキ所爲ハ犯意アリテ爲シタルニモセヨ罪トナラサルナリ然リ而シテ其損害ナルモノハ必シモ現ニ生シタルヲ要セス公益私益カ害セラル可キ地位ニ立ツキ即チ社會ニ損害ノ生シ得ヘキ場合ニハ罪トナルナリ例令ハ或商人己レカ振出爲替手形ニ信用ヲ博センカ爲メ裏面ニ多クノ想像人ヲ署名シタリ(元來爲替手形ノ如キ裏書ニテ流通スル者ハ其裏書ニ有力者多キニ隨ヒテ信用ヲ増スモノニテ或ハ表面ノ金額ヨリ多ク流通スル間々之レ有ルナリ是レ蓋シ裏書ノ人ハ保證人ノ地位ニ立ツキ以テナリ)此場合ニ於テ金額ノ支拂期限ニ至リ商人差支ナク金額ヲ權利者ニ渡スルハ其ノ所爲ハ何人ヲモ害スルコト即チ實害ヲ生シタルコト無キヲ以テ罪トナラサルカ如キモ大ニ然

ラサル所ノ者アルナリ蓋シ此場合ニハ幸ニシテ裏書人ニ金額ノ支拂ヲ請求スルノ必要ヲ生セザリシカ若シ不幸ニシテ商人カ其ノ支拂期限前ニ無資力トナルカ或ハ支拂期限ニ至リテ差支アル時ハ勢ヒ權利者ハ裏書ノ保證人ニ對シテ支拂ヲ請求スルノ必要ヲ生ス可シ此場合ニハ果シテ損害ナキカ裏書人ハ想像ノ人ナリ想像ノ人ハ支拂ヲ爲シ難シ左レハ逆振出本人ハ義務ヲ盡ス能ハス權利者ノ損害豈ニ少カラシヤ是ニ由テ之ヲ觀レハ商人ノ所爲ハ社會ヲ害スヘキ地位ニ在ルモノニシテ危險云フ可カラサル者アリ即チ損害ノ生シ得ヘキ所爲ナルヲ以テ罪トナルナリ此ニ又一例アリ予或人ニ金ヲ貸與シ證券ヲ受取りタリ後日之ヲ閱覽スルニ義務ノ原因ヲ記載セサルヲ以テ大ニ後來ヲ思慮シ要用有之無據恩借等ノ文辭ヲ挿入シテ原證券ヲ變造セリ此場合ニハ如何ホト予ニ惡意アリトスルモ或ハ文書偽造ノ實アルニモ

セヨ此等文辭ノ有無ハ權利義務ニ關係チ有セス即チ害ヲ生シ得可キ者ニアラサレハ罪トナラサルナリ

損害トイフ丁ニ付キ區別スヘキモノ有リ蓋シ損害ニ種々アリテ財産上ニ及ホスモノハ其損害ノ如何ハ明白ナリ例ヘハ借金證書ヲ偽造スレハ是レ明ニ被害者ノ財産上ノ權利ヲ害シタル者ナリト雖モ公益ヲ害スルカ如キ又ハ人ノ名譽ヲ害スルカ如キ財産以外ノ損害ハ之ヲ知ル丁易キニアラス例ヘハ文書ヲ偽造シテ人ノ名譽ヲ毀クル所爲ハ單ニ被害者ノ名譽權ヲ害スルノミナラス其他損害モ生スル丁有ルヲ以テ財産以外ノ損害ニ付キテハ各事件ニ對シ損害ノ存スル所ヲ調査セサル可カラス凡ソ裁判宣告書ニハ損害ノ何タル丁チ明白ニ記載セサル可カラス若シ明白ノ記載ナクンハ理由ヲ附セサル裁判トシテ大審院ノ破毀スル所トナル可シ

損害ニ關シ一ノ難問アリ文書ヲ偽造スルモ其文書カ元來無効ナル者ナル時ハ罪トナルヤ否ヤ此問題ノ決定ニ關シテ種々ノ議論アリト雖トモ予ノ決定ハ正サニ下ノ如シ願フニ此問題ニ關シテハ區別シテ論セサル可カラス即チ偽造ノ文書カ性質上ヨリシテ不成立ノ者ナル時タトヘハ契約ノ目的物ナキ證書ヲ偽造スルモ契約ハ當然無効ニシテ固ヨリ民事上ノ結果ヲ生スヘキ理ナキチ以テ其證書ハ元來ノ無効ナリ無効ノ證書ヲ偽造スルモ害ノ生シ得ヘキコト無キヨリ罪トナラサルナリ有式契約タトヘハ贈與ハ私署證書ヲ以テ證明スル丁チ許サス必ス公正證書ヲ要ス而シテ贈與ハ私署證書ニテ證明チ許サハルノミナラス契約其物モ亦無効ナリトス然ルニ茲ニ法律ヲ知ラサル者カ贈與ヲ證明スルカ爲メニ私署證書ヲ偽造シタリトセンニ此證書ハ無効ノ契約ヲ記録シタル者ナレハ損害ノ生スヘキナク從ヒテ無罪ナル丁

疑ナキカ如シト雖モ予ハ之ヲ以テ文書偽造罪ヲ成立スヘキ損害アリト斷言ス蓋シ此證書ハ之ヲ裁判所ニ訴フ時ニハ固ヨリ無効ナリト雖モ若シ訴フテ無クシテ義務履行ヲ爲シタル被害者アル時ハ損害ナシト謂フ可カラス蓋シ此場合ノ被害者ハ被偽造者ノ相續人又ハ承繼人ナリ相續人又ハ承繼人カ其偽造證書ヲ真正ノ者ト誤認シテ義務ヲ履行スレハ固ヨリ損害ヲ生シタルモノナリ蓋シ方式ノ欠缺ノ爲メ無効ナル贈與ニ對シテ相續人又ハ承繼人辨濟ヲ爲シタルハ自然義務ヲ盡シタルモノナリ或ハ新ニ贈與ヲ爲シタル者ナリヤ是レ亦一箇ノ問題ナリト雖モ予ハ之ヲ自然義務ヲ盡シタル者トイフ(自然義務トハ裁判所ニ於テ請求スルノ權利ナキ者ヲ債務者カ任意ニテ且ツ良心ニ委ネテ履行スル義務ヲ謂ヒ而シテ一旦債務者カ履行シタル時ハ之ヲ取戻スルヲ得サル者ナリ尙ホ民法ノ講義ニ於テ委シク知ラレントナ望ム)

夫レ既ニ被偽造者ノ相續人又ハ承繼人ハ自然義務ノ履行ヲ爲ヘキ地位ヲ有スルヲ以テ此等ノ人ニ對シテハ偽造文書其物カ元來性質上無効ナル者ニ非サレハ贈與ニ關スル私署證書ヲ偽造スルモ亦損害ノ生シ得ヘキ者ナルニヨリ罪トナルナリ又夫ノ取消シ得ヘキ契約ニ關スル證書ヲ偽造スル時ノ如キハ損害ヲ生シ得ル者ナリ例ヘハ未成年者ノ作爲シタル契約書ハ丁年ノ後之ヲ追認スル時ハ全ク有効ノ證書トナリ得ルニヨリ未成年者ノ證書ノ偽造ハ罪トナルナリ

茲ニ損害ニ關シテ尙ホ一個ノ問題ヲ剩セリ曰ク正當ニ義務ヲ得ヘキ場合ニ證書ヲ偽造シテ其履行ヲ得タル時ハ如何例ヘハ甲者乙者ニ或物件ヲ預ケタリシニ乙者之ヲ丙者ニ復預ケシタリ甲者急ニ其物件ヲ取還スノ必要ニ遭遇シ乙者ノ手書ヲ偽造シ丙者ヨリシテ其物件ヲ詒キ取リタリ此場合ニハ固ヨリ實害ノ生シ得ヘキ者ニアラサレハ罪ト

ナラス但シ乙者ニ其物件ヲ丙者ニ質入シタル時ハ同シク論スル丁ヲ得サルナリ又甲者乙者ニ信用上無證書ニテ金圓ヲ貸與シ辨濟期限ニ到達スルモ返濟セサルニヨリ一策ヲ按出シテ乙者ノ證書ヲ偽造シ之ヲ示シタルニヨリ終ニ辨濟ヲ得タリ此場合モ亦實害ノ生スル丁無キ所爲ナルヲ以テ文書偽造罪トハナラス蓋シ此等ノ場合ニハ實害コソ無クテ返濟ヲ得ルノ方法トシテ證書ヲ偽造スルハ容ス可カラサルノ所爲ナルカ如シト雖モ其證書ヲ偽造シタルハ辨濟ヲ得ル手段ニ過キス自己ノ物件ヲ取戻スニ於テ何ソ以テ罰ヲ受クルノ理アラシヤ猶ホ金圓ヲ貸與シタル者ニ債務者カ義務ヲ履行セサルニヨリ暴行脅迫ヲ加ヘテ之ヲ取戻シタルカ如シ其暴行強迫ハ或ハ罰セラル、丁有ルモ強盜罪トシテ處罰ヒラル、丁無カルヘシ然レモ此ニ注意スヘキハ前例ニ於テ乙者ノ甲者ニ辨濟セサルハ正當ノ理由アルトキ即チ義務ノ

辨濟相殺免除若クハ現ニ其義務ニ關シテ訴訟ヲ提起シツ、有ル場合ナル時ハ文書偽造罪トナル可シ要スルニ正當ノ理由ナクシテ返濟セサル債務者ノ證書ヲ偽造シタリトテ文書偽造罪ノ原素タル損害ヲ生セサルニヨリ無罪ナリトス

以上文書偽造罪ノ構成ノ三原素ハ全ク之ヲ講了セリ是レ一般ニ付キ文書偽造罪ノ性質ヲ解説シタルニ過キス而シテ我刑法典ノ文書偽造罪ニハ偽造文書ノ行使ト云フ一條件ナケレハ罰セラレサルナリ此等ノ事ハ各條下ニ就キテ詳解スヘシ尙各條ニ入レハ以上ノ所論ヲ適用シテ文章ノ當否ヲ論シ疑問ノ解釋ニ從フ可シ諸君ソレ諸ヲ諒セヨ

第三節 官ノ文書ヲ偽造スルノ罪

我刑法ハ文書ノ性質ニ從ヒテ文書偽造罪ヲ二節ニ區別シタリ蓋シ遠ク佛國刑法ノ規定ニ摸倣シタルナリ、文書ニ二種アリ曰ク官文書、私文

書コレナリ夫ノ免狀鑑札及ヒ疾病證書ノ如キハ文書中ニ包含セシメ
ス依テ此等書類ノ偽造ハ所謂文書偽造罪トナラス然レモ是レ正當ノ
區別ニアラス何トナレハ免狀鑑札及ヒ疾病證書モ亦一ノ文書ニ外ナ
ラサレハナリ

本節ハ官文書偽造罪ヲ規定シ文書偽造罪中最モ重ク之ヲ罰セリ何故
ニ重ク之ヲ罰スルカ曰ク嚴罰シテ以テ官ノ威權ヲ維持擴張セントス
ルニ非ヌ又重罰シテ以テ人民ヲ恐縮畏怖セシメントスルニ非ヌ又其
偽造ヨリ生スル害惡ノ重大ナルカ爲メニ出ツルニモ非ヌ害惡ノ大小
ヲ以テ本罪ヲ定ムルモノトスレハ私文書偽造罪中其害惡ノ大ナル本
罪ノ右ニ出ツルモノナキニ非ヌ故ニ害惡ノ重大ハ本罪ヲ重罰スル所
以ノモノニ非サルナリ然ラハ則チ其重罰スル所以ノ者果シテ如何曰
ク官文書其物ノ信用甚々大ナルヲ以テ重ク是ヲ罰シテ其ノ安全強固

ヲ保スルノ必要アルカ爲メナリ而シテ官文書ノ私文書ニ比シテ信用
ノ厚ク且ツ大ナルトハ何人モ能ク知ル所ナリ

官ノ文書トハ如何ナル種類ノ書類ヲ曰フヤ其説明ハ之ヲ第三百三條
ニ譲ル 茲ニ偽造罪トアルハ單ニ偽造シタル罪ノミニアラヌ増減變
換ノ罪即チ變造罪又ハ毀棄罪ヲモ包含スルモノトス是等ハ各條下ニ
至リ其詳細ヲ知ルヲ得ヘシ

第二百二條 詔書ヲ偽造シ又ハ増減變換シタル者ハ無期徒刑
ニ處ス

其詔書ヲ毀棄シタル者亦同シ

詔書ハ文書中最モ尊敬スヘク最モ貴重スヘキ者ナルヲ以テ特ニ一條
ヲ設ケテ之ヲ罰スルトセリ然リト雖モ熟ラ之ヲ考フルニ本條ノ罪
ハ唯之ヲ犯ス者ノ稀有ナルノミナラス或ハ之ヲ犯スノ却テ無益ナル

刑法

ト有ルヘシ惟フニ國事犯ヲ企ツル者ノ如キ或ハ詔書ヲ偽造シ又ハ増減變換シテ之ヲ利用スル者ナキヲ保スヘカラサレトモ通常私益上ニ關シ此種ノ罪ヲ犯スモ何等ノ益アルト無カルヘシ然レモ我刑法ハ既ニ御璽國璽ノ偽造罪ヲ想像シタルニヨリ其結果トシテ本條ノ罪ヲ規定シタルナランカ予ハ本條ヲ分解シ詳細ナル説明ヲ與ヘント欲シタレトモ事多クハ皇室ニ關シ至尊ニ係リ從ヒテ尊嚴ヲ汚スノ恐アルニヨリ散テセス諸君ハ第二百三條ノ解説ト對照シ以テ本條ノ下ニ起ル場合ト疑問トヲ判定セラレンコトヲ望ム唯一言シテ諸君ノ注意ヲ望ムモノアリ所謂詔書トハ勅令ノ如キ若クハ詔書ヲ謄録セル官報ノ如キヲ指シタルニアラス故ニ此等ノ文書ヲ偽造スルモ本條ノ罪トナラサルナリ、又次條以下ノ文書偽造罪ニハ偽造シタル文書ノ行使ヲ必要トスレトモ本條ハ唯偽造、變造若クハ毀棄ノミヲ想像シテ行使ノトヲ規定セラレス此レ本條ノ罪ノ重大ニシテ行使ヲ待ツヲ得サル必要アルニ由レハナリ

第二百三條 官ノ文書ヲ偽造シ又ハ増減變換シテ行使シタル者ハ輕懲役ニ處ス

其官ノ文書ヲ毀棄シタル者亦同シ

官ノ文書トハ如何文辭簡ニ失スルヲ以テ之ヲ説明スルト困難ナリト雖モ予ノ思考スル所ニテハ此文辭中ニ二様ノ意義ヲ含蓄スルヲ知ル曰ク第一項ノ官ノ文書トハ官署ヨリ發行スル文書ヲ謂ヒ第二項ノ官ノ文書トハ官署ノ所管ニ係ル文書ヲ謂フ此ク解シ去レハ諸多ノ疑問始メテ釋然タルニ至ル可シ例ヘハ大藏省ヨリ發行スル證券ノ類ヲ毀棄シタル所爲ハ第一項第二項何レノ罪トナルヤ其文書ハ已ニ大藏省ノ手ヲ離レテ一私人ノ握有スル所トナル者ナレハ官署ノ所管ニ係ル

者ニアラス故ニ第二項ニ問フヘカラス左レハ逆之ヲ第一項ニ問フイ
ヲ得ス何トナレハ第一項ハ官ヨリ發行スル文書ヲ想像スルモ毀棄ヲ
含マサレハナリ故ニ其所爲ハ他ノ罪トナルヤハ之ヲ問ハス本條ノ罪
トハナラサルヘシ然レモ例ヲ換ヘテ之ヲ見ニ登記所ノ登記簿ノ如
キ文書ヲ毀棄スレハ本條ノ罪トナル即チ是レ官署ノ所管ニ係ル文書
ナルヲ以テナリ斯ノ如ク第一項第二項ノ文書ハ其ノ性質ヲ異ニスル
ヲ以テ其種類ヲ示シテ詳解スルノ必要アルヘシ以下本條ヲ二項ニ分
チテ解釋シ其文書ノ性質ヲ示シ并ニ數多ノ疑問ヲ決スヘシ

第一項、云々

本條ニ所謂官、ハ文書、即チ官ヨリ發行スル所ノ文書トハ如何ナル種類
ノモノナリヤ曰ク之ヲ四種ニ區別ス即チ左ノ如シ

一、立法權行政權ヨリ發行スル文書即チ法律勅令閣令省令府縣令ヲ

記録スル文書ノ如キ是ナリ

二、裁判上ノ文書コノ文書中ニハ司法權ヨリ發行スル文書其他裁判

ニ關スル總テノ文書ヲ包含ス豫審判事ノ調書ノ如キモ此中ニ包含
スト謂フヲ得ヘシ

三、行政事務上ヨリ發スル文書トヘハ大藏省ヨリ發行スル證券類
ノ如キ是ナリ

四、官吏人民ノ爲メニ公證スル文書

以上ハ所謂官署ヨリ發行スル文書ノ總類別ナリ但シ次條ニ至レハ公
債證書地券其他官吏ノ公證シタル文書ノ偽造ニ關シテ一條ヲ設クト
雖モ其性質官署ヨリ發行スル文書ニ係ルヲ以テ右ノ類別中ニ包含セ
シメタリ諸君諸ヲ諒セヨ

○公證人ノ作りタル公正證書ハ官文書ナリヤ公證人ハ公正證書ヲ作

ルノ任務アル公吏ニシテ純然タル官吏ニ非ス公證人ヲ官吏ニアラス
トセハ其作りタル文書ハ官文書ニ非スシテ私文書ナリト謂ハサルヘ
ンラサルカ此疑問ノ決定ハ次條ニ於テ辯スルトナサン
官文書ノ類別ニ關シテハ尙ホ第二項ニ至リテ再ヒ見ルト有ル可ケレ
ハ以下本項ノ詳解ニ入ルヘシ唯コ、ニ一言スヘキハ此類別ハ文書ノ
性質上ヨリ出テ若クハ草按ニ起因シタル者ニシテ一己ノ構造ニ係ル
モノニ非ストイフト是ナリ

本項ニ所謂偽造トハ如何曰ク官署ニ於テ發行シタルト無キモノ即チ
曾テ在リタルト無キ文書ヲ作爲シ義務者ニ非サル者ヲシテ義務者ノ
地位ニ立タシムルカ如キ場合ニハ即チ文書ノ偽造アリトス然レモ偽
造ト變造トハ固ヨリ之ヲ混スヘキニ非ス變造ハ已ニ存在スル文書ニ
ツキ増減變更シタルモノナレハ偽造トハ全ク相異ルモノトス

本項ノ偽造ニモ亦有形無形ノ區別アリ有形的偽造トハ曾テ存在シタ
ルト無キ文書ヲ存在シタルカ如ク作爲シ且ツ其作爲シタル物ハ有形
上官文書ノ資格ヲ有シ即チ眞實ナラハ必ス効力ヲ生スルニ足ルヘキ
ヲ要ス是故ニ管轄外ノ官署ノ文書ヲ偽造スルモ有形ノ偽造アリト謂
フヘカラス例ヘハ文部省ノ名義ヲ以テ裁判宣告書ヲ偽造シタルカ如
キ裁判宣告書ハ文部省ノ管轄スル所ニアラス即チ官文書ノ資格ナキ
ヲ以テ其偽造ハ刑法ノ問フヘキモノニアラス然レモ官署ノ連絡シテ
管轄ヲ明カニシ難キ場合アリ例ヘハ農商務省ト内務省トハ所轄ノ事
務相連絡シテ之ヲ判別スル實ニ易キニ非ス是ヲ以テ實際農商務省ヨ
リ發行ス可キ文書ヲ内務省ノ名義ニテ發行スルモ有形的偽造アリト
謂フヲ得ヘキ場合アリ但シ其連絡スルヤ否ヤ偽造トナルヤ否ヤハ事
實上ノ問題ナリトス

想像ノ官署即チ存在セサル官署ヨリ發行スル文書ヲ作爲シタル時ハ所謂偽造トナルヲ得ヘキヤ例ヘハ工部省ハ曾テ設ケラレタリシカ今日ニテハ既ニ廢セラレタリ、人アリ其省存在シタル時ノ日附ヲ以テ其省發行ノ文書ヲ偽造シタル時ハ偽造罪ヲ成スニ足ルヘシト雖モ今日ノ日附ニテ該官署發行ノ文書ヲ偽造シタル時ハ如何、曰ク現存セサル官署ハ文書ヲ發行シ得ヘキ理由ナク從ヒテ公正ノ効力ナク官文書ノ資格ナシ故ニ此偽造ハ罪トナラサルナリ且ツ前段ニ於テ一例ヲ示シタルカ如ク官署ハ現ニ存在スルモ管轄違ナルカ爲メニ偽造罪トナラス況ンヤ現ニ存在セサル官署ノ文書ヲ偽造スルニ於テ乎是ニ由リテ之ヲ觀レハ想像ノ官署ヨリ發行スル文書ヲ偽造スルモ偽造罪トナラス諸君コノ論決ハ大ニ私文書偽造罪ヲ解スル必要ナリ即チ後日私文書偽造ノ處ニ至ラハ想像ノ人ノ名義ヲ以テ證書ヲ偽造シタル時

ハ偽造罪成立スルヤ否ヤノ疑問ニ遭遇スヘシ諸君ハ予カ此ニ與ヘタル論決ヲ記憶セラルレハ疑問頓ニ氷解スルヲ得ヘシ
 文書ニ押捺シタル印章ハ文書ノ信憑ヲ保證スルニ最モ必要ナル者ナリ況ンヤ官文書ニ於ケル印章ニ於テヤ茲ニ官文書ヲ偽造スルニ際シ之ニ要スル真正ノ印章ハモト四角ノモノナルニ故テニ四角ト爲シテ押捺シタル時ハ官文書ノ偽造罪トナリ得ルヤ予ハ之ヲ偽造罪ト爲スニ躊躇セサラントス尙ホ歩武ヲ進メ其印章ノ形狀ハ真正ノ四角ヲ故サラニ圓形ト爲シタルカ如キ差違アルノミナラス大小點畫文字等眞物ニ類似セサル場合ト雖モ尙ホ偽造罪ニ問フヲ得ヘシト曰ハン
 トス惟フニ諸君ハ必ス此疑問ニ關シテ詳細ナル説明ヲ聽カンヲ欲セラル、ナラント雖モ予ハ今此ニ畷々セス異日私文書偽造罪ニ關シテ右同一ノ疑問ニ接スヘキヲ以テ唯其前置説明トシテ一言シタルニ

キ過キサルナリ

是ヨリ無形の偽造ニ關シテ説明スヘシ

文書其物ハ眞實ノモノニシテ唯其含蓄セル意義ニ虛偽ノ事アル文書ヲ作爲シタル時ハ所謂無形の偽造成立スルモノトス曾テ一言シタルカ如ク有形の偽造ハ其眞否ヲ判スルニ當リ裁判所ハ鑑定人ヲシテ之レヲ驗眞セシムルコトヲ得ヘント雖モ無形の偽造ハ鑑定人ノ驗眞ヲ以テ之ヲ證明スルヲ能ハサルモノナリ例ヘハ人アリ出産届ヲ市町村役場ニ提出シタルヲ以テ市町村長ハ直チニ之ヲ戸籍簿ニ登録シタルニ其出産ノ事實ハ虛偽ニ屬シタリ是レ所謂無形の偽造ナリ何トナレハ此戸籍簿ハ固ト登録ス可キ資格アル者カ登録シタルモノナレハ有形上ハ眞實ノモノナレト其事實ハ全ク虛偽ナレハ無形上ニ偽造アリタルモノナレハナリ

此ニ緊要ナル問題アリ本條即チ第二百三條中ニハ所謂無形の偽造ヲ包含スルヤ否ヤ法文ヲ一讀シタルノミニテハ其包含シタル痕跡アルヲ見ス或ハ曰ク是レ立法者ノ遺忘シタル者ナリト然レモ予ハ本條中ニ包含シタリト曰ハント欲ス夫レ本條ノ規定ハ實ニ漠然トシテ無形の偽造ヲ包含シタルカ如ク見ヘスト雖モ第二百四條ニ於テハ或ハ包含シタルナラント思ハル、痕跡アリ第二百五條ニ於テ官吏其管掌ニ係ル文書ヲ偽造シタル場合ニハ疑ヒモ無ク無形の偽造ヲ包含スルヲ見ル乃チ此レヨリ推釋スレハ第二百三條中ニモ無形の偽造ヲ包含セシメタルノ法意ナリトイフモ敢テ過言ニアラスト信ス夫レ此無形の偽造ハ公私ノ害ヲ生スルヲ決シテ有形の偽造ニ劣ラサル者ノミナラス却テ之ニ優ルモノ間、之レ有リ立法者豈之ヲ遺忘センヤ况ンヤ立法者故サラニ之ヲ拋棄シタリト看ルヘキ者アラサルニ於テチヤ人或ハ曰

ク無形のノ偽造ノ場合ハ之ヲ詐欺取財ニ問フヲ得ヘク附會シテ之ヲ第二百三條ニ問擬スルヲ要セスト吁コレ思ハサルノ論ナリ蓋シ虚偽ノ事實ヲ吐露シテ無形の偽造ヲ成シ因テ以テ財物ヲ騙取スル場合ノ如キハ文書偽造罪ニ問ハスシテ之ヲ詐欺取財罪ニ擬スルヲ得サルニ非サル可シト雖モ無形の偽造ハ必スシモ財物騙取ノ所爲ノミニアラス彼ノ出産届ニ關スル無形の偽造ハ其目的決シテ財ヲ得ルニ存セス故ニ論者ノ如ク速斷スルヲ得サルナリ人又或ハ此場合ハ到底欵文ト謂ハサルヲ得ス乃チ律ニ正條ナキヲ以テ無罪ト爲スヘシト曰ハントスルカ此ノ如キ重大ノ罪ヲ罰セスシテ之ヲ不問ニ置クハ何人モ是認セサルノミナラス我立法者モ亦之ヲ不問ニ置クノ意ニアラサルヘシ今法理ニ訴ヘテ之ヲ論スルニ無形の偽造ヲ第三百三條ニ問フノ妥當ナルヲ知ルヲ得ヘシ何トナレハ虚偽ノ陳述ヲ爲シテ人ヲシテ

文書ヲ作ラシムルハ己レ自ラ偽造スルト敢テ異ル所ナク唯人ヲ換ヘテ偽造シタルニ過キサレハナリ 以上論スル所ニヨレハ我立法者カ第二百三條ヲ規定スルニ當リテ無形の偽造アルヲ想像シタルヲ明瞭ナルヲ知ルヲ得ヘシ然リト雖モ無形の偽造ヲ第二百三條中ニ包含スト論スルハ大ニ困難ナラサルニ非ス何トナレハ單ニ其行文上ヨリ之ヲ見ル時ハ明瞭ナリトイフヲ得サレハナリ故ニ現行法改正ノ時別ニ一個條ヲ設ケテ之ヲ規定スルヲ最モ佳ナリト爲ス 此ニ注意ス可キト有リ官文書偽造罪ニ於テ無形の偽造アリトイフニハ如何ナル事項ニ付キテ虚偽ノ陳述アルヲ必要トスルカ曰ク其事項カ證明ニ關スルモノナルヲ要スルナリ例ヘハ人アリ兒ヲ擧ク其出産ヲ届出ツルニ當リ生子ノ生年月ヲ偽リ或ハ男女ノ性ヲ詐ハリ若クハ父母ノ名等ヲ伴ハリテ届出テタルカ如キハ無形の偽造ヲ爲ス何

トナレハ出産届ナルモノハ實ニ生子ノ生年月、男女ノ性及ヒ父母ノ名等ヲ證明スルニ必要ナル事項ニ屬スレハナリ之ニ反シテ出産届ニハ生子ノ生年月、男女ノ性及ヒ父母ノ名等ヲ眞實ニ記載スルモ其母ヲ正妻ナリト僞ハリタリ即チ其生子ハ私生子ニシテ正妻トイヒシハ虚僞ナリトスレハ則チ無形の僞造ヲ爲サス何トナレハ出産届ハ生子ノ父母タル者ノ結婚ノ有無ヲ證明センカ爲メニ爲スモノニアラサレハナリ故ニ正妻ナリト僞ハルモ其父母ノ名ニシテ眞實ナレハ無形の僞造ヲ爲サル、ナリ但シ以上ノ二例ハ共ニ其陳述ヲ記載スヘキ文書ニ其虚僞ノ事項ヲ記載セシメタルトテ想像スルモノナリ又以上ハ實ニ一ノ類例ヲ示シタルニ過キス而シテ事項ノ證明ニ關スルモノナリヤ否ヤハ文書ノ種類并ニ其ノ用方ニヨリテ或ハ證明スヘキ事項タルト有リ或ハ否ラサルト有リ要ハ事實ノ問題ニ屬スルナリ

本項ニ所謂増、減、變、換、トハ如何、曰ク眞實ノ文書ヲ増加若クハ減却スル所爲ニシテ所謂變造、コレナリ例ヘハ十月二十日金二千圓ヲ某人ヨリ借用シタル證書アランニ或ハ十月二十日ヲ五月廿一日ト改メ或ハ二千圓ヲ變シテ三千圓ト爲シ或ハ其證書ニ他ノ義務者ヲ書キ加ヘタルカ如キ孰レモ變造ノ所爲アリトナス又證書面ノ義務ハ條件附ナルニ之ヲ削除シテ單純ノ義務ト爲シタルカ如キモ亦變造アリトス、此變造ノ方法タル固ヨリ一ニシテ足ラス或ハ小刀ニテ文辭ヲ削リ取ルアリ或ハ墨モテ文辭ヲ塗抹スルアリ或ハ欄外ニ正誤スルカ如キ種々ナル方法アリト雖モ苟モ眞實ノ文書ヲ改ムルニ足ルモノハ總テ變造ノ方法トスルニ足ルヘシ、

然リト雖モ變造ノ方法又ハ其所爲ノ如何ニ拘ラス所謂官文書變造罪ヲ成スニハ文書僞造罪ニ要スル三個ノ原素ナカル可カラス

第一、眞實ノ變更アルヲ第二、惡意アルヲ第三、損害ヲ生シ又ハ生シ得可キヲ此三原素ヲ具備セシムルハ變造罪ヲ成スヲ得サルナリ故ニ例ヘハ證書面ノ三千圓ヲ參千圓ト改ムルカ如キハ眞實ノ變更アルニ非サルナリ、證書調製ノ時ニ日月ノ記入ヲ遺忘シタルニヨリ眞實ノ月日ヲ記入シタルカ如キハ惡意アルニアラサルナリ、證書ノ文辭簡ニ失スルヲ慮リ無相違又ハ確實等ノ文辭ヲ記入シテ辨濟ヲ確ムルカ如キハ損害ヲ生シ又ハ生シ得ヘキ者ニ非サルナリ、約言スレハ以上數多ノ場合ハ文書偽造罪成立ノ條件ヲ具備セサルニヨリ罪トナラサルナリ、此ニ一言スヘキモノ有リ文書ノ變造罪ニ付キ其原素タル三條件ニ附隨シテ無數ノ疑問ヲ惹起スト雖モ曾テ偽造罪ニ付キ與ヘタル説明ト同一ナルヲ以テ今復茲ニ贅言セス唯變造罪ニハ偽造罪ノ如ク無形的ノ變造アルヲナシ是レ其異ル所ナリトス

本項ニハ又行使ナル文辭アリ行使トハ如何曰ク偽造又ハ變造シタル文書ヲ以テ事ヲ爲スニ供シタルト即チ此等ノ文書ヲ以テ財物ヲ詐取スルカ或ハ義務ヲ免カル、カ或ハ人ノ榮譽ヲ害シタルカ如キ場合ニハ則チ行使アリトス、茲ニ我刑法第百九十四條以下官印偽造罪ノ下ニハ使用ナル文辭アリ又第二百八條私印偽造罪ノ下ニモ亦使用ナル文辭アリ而シテ本條ニ至リテハ行使ナル文辭ヲ用非ズリ、行使トイヒ使用ト云ヒ同一意義ヲ有スル文辭ナルカ如シト雖モ亦相異ナルモノナキニアラス然レモ予ハ之ヲ此ニ説クヲ爲サス當サニ第二百八條ニ讓ルヘシ

行使ニ關シ緊要ナル問題アリ、如何ナル場合ニ行使ノ既遂アルヤ之ヲ詳言スレハ行使ノ既遂即チ官文書偽造ノ既遂犯ニハ犯者カ行使ノ目的ヲ達スルヲ必要トスル乎、曰ク否、犯者カ偽造ノ官文書ヲ行使シタ

ルノ目的ハ人ノ榮譽ヲ害スルニ在ルト人ノ財産ヲ奪ハントスルニ在ルト其他如何ナル目的ニ在ルトヲ問ハス之ヲ達スルヲ要セス行使ノ事實アレハ則チ其既遂アリタルナリ即チ官文書偽造ノ既遂犯トナルナリ例ヘハ惡漢アリ文書ヲ偽造シ財物ヲ得ント欲シ之ヲ證據トシテ法衙ニ訴ヘ出テマリシカ審理ノ末終ニ證據不充分ノ爲メニ敗訴セリ此場合ニハ惡漢其目的ヲ達シタルニ非スト雖モ行使ノ事實ハ則チ是レ有ルナリ又例ヘハ偽造ノ文書ヲ用井テ訴訟ヲ爲シタルニ訴訟中ニ偽造ノ所爲發覺シタリ此場合モ亦其目的ヲ達シタルニ非サレモ行使ノ事實ハ則チ存スルナリ夫レ行使スル事ト行使ノ目的ヲ達スル事トハ固ヨリ別個ノ問題ニシテ其達セントスル目的ノ成否ハ行使ノ既遂ニ關係スルヲ無シ即チ行使ノ既遂ニハ犯者カ或目的ヲ達セントシテ使用シタルヤ否ヲ觀察シ果シテ使用シタル時ハ目的ヲ達スルヲナ

キモ行使茲ニ成立ス之ヲ例スルニ財物ヲ奪ハント欲シテ人ヲ殺シタルトキハ目的トスル所ノ財物奪取ヲ達スルヲ能ハスト雖モ殺人罪ノ成立スルカ如シ之ト同シク財物ヲ得ント欲シテ偽造ノ文書ヲ行用シ其財物ヲ得ルヲ能ハスト雖モ文書偽造ノ罪ハ成立スルナリ今行使ナル文辭ニ付キテ觀察スルモ行使トハ即チ事ヲ用井ルヲニシテ或目的ヲ達スル豫備ノ行爲ヲ指シタル文辭ナリトス然ラハ則チ其目的ヲ達スル事ハ行使ノ結果ナリト謂ハサル可カラス是ニ由テ之ヲ觀レハ行使ノ既遂即チ官文書偽造ノ既遂犯ニハ行使ノ目的ヲ達スルト否トハ之ヲ問フヲ要セサルナリ但シ予カ所謂行使ノ事實アレハ行使ノ既遂アリトイフヲハ固ヨリ事實ノ問題ニ屬スルモノナルヲハ諸君ノ既ニ了スル所ナリト信ス故ニ偽造文書ヲ以テ訴訟ヲ起シ手續不備ノ爲メ却下セラレタル時例ヘハ裁判所ノ受付係ニ於テ貼用印紙ノ不足ナ

ルカ爲メニ訴狀ノ却下セラレタル場合ノ如キハ行使シタルニハ相違ナシト雖モ稱シテ行使ノ既遂アリト謂フヲ得サル可シ即チ是レ行使ナル所爲ニ着手シテ未ダ遂ケサル者ニシテ未遂犯ナリトス蓋シ行使ノ既遂未遂ヲ區別スル丁其利益實ニ重大ニシテ唯刑ニ輕重ノ差アルノミナラス官文書偽造罪ノ輕罪ノ未遂犯ハ之ヲ罰スル丁無シ何ソ之ヲ輕視スルヲ得ンヤ

文書偽造ノ行使ノ所爲カ適切ニ事實ニ符合セサル丁有リ即チ事ヲ陳述ス可キ責アル者當該吏ノ面前ニ於テ虛偽ノ陳述ヲ爲シ文書ノ無形的偽造ヲ成スモ其文書ヲ用井テ事ヲ證明スルカ如キ丁ヲ爲サ、ル場合ニハ偽造文書ノ行使ナキカ如シ然レモ予ヲ以テ之ヲ觀ルニ此ノ如キ場合ニハ行使ハ文書ノ偽造ト共ニ成立スルモノナリ惟フニ當該吏カ人民ノ陳述ニヨリテ作レル文書ハ多ク之ヲ備置キテ公衆ノ閱覽ニ

供スルモノナレハ其文書ハ人民何時之ヲ閱覽スルヤモ計ラレヌ故ニ其記載ニシテ虛偽アレハ人民ハ何時其害ヲ受クルヤモ計ラレサルモノナリ因テ無形的偽造セラレタル文書ヲ備置クハ危害ヲ生スヘキ地位ニ文書ヲ置キタルモノナリ之ヲ換言スレハ文書ノ無形的偽造アレハ其偽造ト共ニ危害ヲ生スヘキ地位ニ文書ヲ行使シタルモノナリ故ニ曰ク文書ノ無形的偽造ノ場合ニハ行使ノ事實ナキカ如キモ其實偽造ニシテ成立スレハ行使モ亦同時ニ成立スルモノトス

爰ニ諸君ニ對シ深ク留意ヲ請ハサルヘカテサル一事アリ即チ本條ノ罪ハ文書ノ偽造又ハ變造アルノミニテハ未ダ以テ成立セスシテ行使ナル一條件アリテ始メテ成立スルモノナル丁是ナリ諸君ノ既ニ見タルカ如ク夫ノ官印偽造罪又ハ詔書偽造罪ハ行使ヲ必要條件ト爲サス偽造又ハ變造アレハ即チ犯罪成立ス而シテ本條ノ偽造罪ノミ特ニ行

使ヲ必要條件トナスハ何故ナリヤ本條ノ罪ハ假令行使ナキモ偽造又ハ變造アレハ之ヲ罰スルヲ得サルニ非ス然レモ我立法者ハ以爲ク官文書詔書ヲ除クノ偽造又ハ變造ノミニテ行使ナキ時ハ未ダ以テ之ヲ罰スル程ノ危険アラスト且ツ官文書ノ偽造又ハ變造ヲシテ他ニ對シテ信用ヲ置カシムルニハ官印盜用若クハ其偽造ハ實ニ必要ナル手段ニシテ若シ之レ無クンハ殆ト官文書ノ資格ヲ有セサルモノナリ是ヲ以テ偽造ノ官文書ヲ行使セサル時ハ常ニ官印盜用若クハ偽造ノ罪ヲ以テ論セラル、カ故ニ實際上ニ於テモ官文書ノ偽造又ハ變造ノミヲ罰スルノ必要ナシ假令官文書ノ偽造又ハ變造ノミノ所爲カ多少ノ危険ヲ生スルヲ有リトスルモ既ニ官印ノ盜用又ハ偽造ノ點ニ於テ之ヲ罰スルカ故ニ重ネテ罰スルノ必要アルヲ見サルナリ是レ本條ノ罪ハ必ス行使アリテ後チニ之ヲ罰スルヲ爲シタル所以ナリ、行使ハ、

唯本條ノ犯罪構成ノ必要條件ノミナラス本條以下ノ官文書又ハ私文書偽造罪ノ構成ノ必要條件トナル者ナリ故ニ諸君ハ本條ノ行使ニ關スル説明ハ本條以下ノ犯罪ニ關シテモ亦適用ス可キ者ナルヲ知ラレヨ

行使ハ本條以下ノ文書偽造罪成立ノ一條件ナリトスルキハ彼ノ一般ノ文書偽造罪成立ノ條件ニ多少ノ變更ヲ生セサルヲ得ス一般ノ文書偽造罪成立ノ條件ニ三箇アリ即チ第一、眞實ノ變更アルヲ第二、惡意アルヲ第三、損害ヲ生シ又ハ生シ得ヘキモノナルヲハ諸君ノ既ニ見タル所ナリ此第一第三ノ條件ニハ何等ノ變更ヲ生セスト雖モ第二ノ條件ニ對シテ變更ナキ能ハサルナリ、抑モ文書ノ偽造又ハ變造ノミヲ罰スル場合ニ於テ惡意ハ犯罪成立ノ條件中其基本トナリタル者ナレトモ本條以下ノ文書偽造罪ニ於テハ行使ナル一條件ハ實ニ惡意ナル一條件ニ

代ハル者トス然レモ本條以下ノ文書偽造罪ハ惡意ナキモ行使アレハ則チ罪ヲ成ストイフニ非ス法律ハ行使アレハ則チ惡意アル者ト推定シタルモノナリ是故ニ本條以下ノ文書偽造罪ノ成立ニハ第一、眞實ノ變更アルヲ第二、行使アルヲ第三、損害ヲ生シ又ハ生シ得ヘキヲノ三個ノ條件ヲ要スルナリ、本條以下ノ文書偽造罪ノ成立ノ條件ニ關シ以上ノ如キ變更ヲ生シタルニヨリ此レヨリシテ下ノ結果ヲ生ス即チ文書ノ偽造又ハ變造ノミヲ罰スル場合ニハ裁判所ハ一般ノ文書偽造罪ニ要スル三個ノ條件即チ眞實ノ變更、惡意及ヒ損害ヲ證明セサレハ理由不備ノ裁判トシテ大審院ノ破毀スル所トナル之ニ反シテ本條以下ノ文書偽造罪ハ眞實ノ變更、損害及ヒ行使トチ證明シ別ニ惡意ヲ證明スルヲ要セス之ヲ證明セサレハトテ大審院ノ破毀ヲ受タルヲナシ何トナレハ惡意ハ常ニ行使ニ隨伴スルモノナレハナリ

第二項 云云

本項ニ所謂官ノ文書トハ已ニ第一項ニ述ヘタルカ如ク官署ノ保管ニ屬スル文書ニシテ其發行ニ係ル文書ニ非サルナリ即チ第一項ノ下ニ於テ示シタル四種ノ官文書ノ原本其他總テ官吏ノ手ニ成リテ官署ニ保存スヘキ文書ヲ謂フ故ニ曾テ一言シタルカ如ク大藏省ヨリ發行シタル證券ヲ毀棄スルモ本項ノ罪トナラサルナリ(蓋シ此等ノ證券カ毀棄者ニ屬スル者ナルキハ自己ノ權利ヲ消滅スルノミニシ他人ニ對シテ何等ノ損害ヲ生スルヲ無ク若シ其證券カ他人ノ所有ニ屬スナ者ルル時ハ他人ノ權利ヲ侵害シタルノ實アリト雖モ個ハ第四百二十四條人ノ權利義務ニ關スル證書類ヲ毀棄滅盡シタルノ罪ニ問ヒ得ヘキモ本項ノ罪トナラサルナリ)之ニ反シテ登記役所ノ登記簿ヲ毀棄シタル時ノ如キハ其登記簿ハ官署ニ保存シタル者ナレハ本項ノ罪トナルナ

末項ニ於テ官文書ノ毀棄ヲ罰スルノ理由ソレ何クニ在ルヤ、官ノ保管スル文書ノ毀棄ニ係ルハ如何ナル場合ニテモ本項ノ罪トナルヤ此問題タル第三編第四百十七條以下ニ規定スハ、物件毀壞ノ罪ト相關係シテ最モ緊要ナル者ナリトス、請フ本項ト物件毀壞罪トヲ比照論究シテ以テ本項ノ毀棄罪ヲ罰スルノ理由并ニ本項ノ範圍ヲ知ラシメントス、諸君ハ未ダ第三編ヲ講究セサルニヨリ物件毀壞罪ノ何物タルヲ知ラスト雖モ此罪ノ中ニハ人ノ證書類ヲ毀棄スル所爲等ヲ包含シ大ニ本項ノ場合ト類似スルモノ有リ、然レモ此二罪ノ間大ニ規定ノ精神ヲ異ニセリ蓋シ物件毀壞ノ罪ヲ罰スルハ惡意ヲ以テ人ノ所有權ヲ侵害スルヲ目的トスト、雖モ本項ノ毀棄罪ハ決シテ所有權侵害ノ點ヲ目的トスルニ非ス本項ハ官文書偽造罪ト共ニ規定セラレタル所ノモ

ノニシテ一種ノ官文書變造罪ナリ之ヲ換言スレハ則チ本項ハ官文書ヲ變造スルト同一ノ害ヲ生セシムルヲ目的トシテ毀棄シタル者ヲ罰スルノ條文ナリ其犯罪ノ結果ニ於テ或ハ人ノ所有權ヲ侵害スルヲ有リト雖モ犯罪ノ目的ハ此ニ存セサルナリ、今本項ノ文書ハ官ニ保存スル所ノ者ナルカ故ニ之ヲ變換シ之ヲ増減スルハ實ニ至難ノ事ニ屬ス然レモ之レヲ寸裂シ若クハ燒失スルカ如キ方法ニテ毀棄スルハ其事甚々易シ、其事甚々易クシテ而シテ變造ト同一ノ害ヲ生セシムルコトヲ得ルヲ以テ人動モスレハ輒チ此罪ヲ犯ス是レ本項ノ罪ハ官文書變造ノ罪ト等シク罰スル所以ナリ、本項ノ毀棄罪ヲ罰スルノ法意ソレ此ノ如シ決シテ所有權侵害ヲ以テ目的トスルニ非ス故ニ官文書毀棄罪ト物件毀壞罪トノ間ニハ下ノ如キ差違アルヲ見ル、物件毀壞ノ罪ハ所有權侵害ヲ以テ目的トスルカ故ニ家屋、牛馬、竹木、證書等苟モ所有權

ノ目的物トナリ得ヘキ物件ハ皆之ヲ包含ス然レモ官文書毀棄罪ハ所有權侵害ヲ目的トセサルカ故ニ此ノ如ク諸種ノ物品ヲ含蓄セスノ只官ノ文書ノミヲ包含ス物件毀壞ノ罪ハ所有權侵害ヲ目的トスルカ故ニ財産ニ關スルノ罪ナリ又私罪ナリ官文書毀棄罪ハ官文書ノ變造ト同一ノ害ヲ生セシムルヲ目的トスルカ故ニ公ノ信用ニ關スル罪ナリ其公罪ナリ此ノ如キ差違ヲ生スルハ二罪ヲ罰スルノ法意相異ルヲ以テナリ余ハ尙ホ此二罪ノ法意ヲ明瞭ナラシメンカ爲メニ一例ヲ示サン例ヘハ登記役所ニ備ヘ置ク登記簿中ノ記入ニ關係ヲ有スル者カ登記簿ヲ變換シテ利益ヲ得ント欲スレモ之ヲ爲スト甚々難シ依テ之ヲ毀棄シタル此所爲タル疑モ無ク本項ノ罪即チ官文書毀棄罪ニ問フヲ得ヘシ之ニ反シテ或人登記官吏ノ不親切ヲ憤リテ役所ニ入り直チニ其保管ニ係ル登記簿ヲ毀棄シタル時ハ之ヲ本項ノ罪ニ問擬スヘキ

カ如シト雖モ是レ只當該官吏ノ所爲ヲ憤リ之ヲ困却セシメンカ爲メニ毀棄シタルニ過キス依テ惡意ヲ以テ官ノ所有權ヲ害スルノ目的アリト言ヒ得ルモ文書ノ變造ト同一ノ害ヲ生セシムルトチ目的トシタル者ニアラサレハ之ヲ第四百廿四條ニ問ヒ得ルモ本項ニ擬スルトチ得サルナリ之ヲ要スルニ官文書毀棄罪ハ一層進ミタル方法ヲ以テ官文書ヲ變造シタルモノナレハ其所罰ノ精神モ亦官文書ノ變造罪ト同一ニシテ決シテ第四百十七條以下ノ物件毀棄罪ノ如ク所有權侵害ノ點ヲ以テ處罰ノ理由トナサルナリ

又本項ニモ第四百二十七條以下ニモ同シク毀棄ノ文辭アリ故ニ或ハ其法意ヲ同フスルニアラサレカト云フ疑問ヲ存スレモ文辭ノ同一ハ未タ以テ法意ノ同一ヲ期ス可カラサルナリ
以上解説スル所ニヨレハ官文書毀棄ノ罪ヲ罰スルハ官文書ノ變造ヲ

罰スルト其理由ヲ同一ニスルヲ以テ其犯罪成立ノ點ニ於テモ亦其原素ヲ同一ニセスンハアルヘカラサルナリ即チ

第一、眞實ノ變更アルヲ

第二、惡意アルヲ

第三、損害ヲ生シ又ハ生シ得ヘキヲ

此三原素ヲ具備スルニ非サレハ文書毀棄ノ事實アルモ或ハ他罪ヲ成スニアラン官文書毀棄罪ハ成立セサルナリ之ヲ例スルニ曾テ掲ケタル裁判所ノ召喚狀ヲ受取り原告人ノ亡狀ヲ憤リテ之ヲ寸裂シタル行爲ノ如キハ毀棄ノ事實ハ存スト雖モ之レカ爲メニ眞實ノ變更アリトスルヲ得ルカ又變造罪ト同一ノ害惡ヲ生セシムヘキ目的ニ出テタル惡意アリヤ又之レカ爲メニ何等ノ損害ヲ生シ若クハ何等ノ損害ヲ生シ得ルヤ或ハ其毀棄ハ多少官憲ヲ蔑如スルノ跡アリト雖モ之レカ爲

メニ官文書毀棄ノ罪ニ問擬シ之レニ輕懲役ヲ科シテ重罰スルノ必要アリヤ

本條ノ講說ハ此ニ止メ次第ニ移ルヘシ

第二百四條 公債證書地券其他官吏ノ公證シタル文書ヲ偽造

シ又ハ増減變換シテ行使シタル者ハ輕懲役ニ處ス
若シ無記名ノ公債證書ニ係ル時ハ一等ヲ加フ

本條ニ公債證書地券其他官吏ノ公證シタル文書トアルヲ觀レハ公債證書又ハ地券ハ官吏ノ公證シタル文書ニ屬スルカ如シト雖モ是レ固ヨリ官吏ノ公證シタル者ニアラサルナリ乃チ本條ニハ二様ノ官文書ヲ包含スルヲ見ル曰ク公債證書及ヒ地券曰ク官吏ノ公證シタル文書即チ是ナリ、地券ハ既ニ廢セラレタリ、官吏ノ公證シタル文書モ亦現時適當ノ例ナシ舊時ニ在リテハ戸長ノ與書割印シタル抵當設定證書ノ

如キ者ヲ稱セシト雖也今ヤ此種ノ抵當設定證書ナシ唯公證人ハ公證シタル公正證書ハ或ハ其中ニ包含スルカ如シ然レモ公證人ハ公證ト謂フヘク官吏ト稱スヘカラス公吏ノ公證シタル者ヲ以テ直チニ官吏ノ公證シタル者ト爲スハ彌縫ノ解釋ト曰ハサルヲ得ス且ツ本法制定ノ當時ハ公證人ノ制度ナシ則チ立法者ノ本條ヲ制定スルニ當リテ公證人ヲ想像スルコトナシ是故ニ別ニ法律ヲ以テ公證人ヲ官吏ト見做サル以上ハ其公證シタル文書ヲ以テ官文書ト爲シ本條ヲ適用スルコト得サルナリ但シ公證人ハ司法大臣之ヲ任スルコト一般ノ官吏ト同一ナルノ故ヲ以テ又ハ其公證シタル文書ノ効力他ノ官文書ト大差ナキノ故ヲ以テ公證人ヲ官吏トシ其公證シタル者ヲ官文書ト論スル者モ亦之レ無キニ非サレモ牽強附會ノ説ト謂ハサルヲ得ス然ラハ公證人ノ公證シタル文書ヲ偽造シタル者ハ之ヲ私文書偽造罪ニ問フヘキカ

日ク單ニ本條ノミニシテ特別ノ法律ナキ以上ハ然リト答ヘサル可カラス然リト雖モ之ヲ私文書偽造罪ニ問擬スルハ實際其刑輕キニ失シ權衡其平ヲ失ス我立法者深ク此ニ慮ル所アリ明治廿三年十月八日法律第百號ヲ以テ刑法中……………官吏ニ關スル條項ハ公吏ニ適用シ官ノ印文書……………ニ關スル條項ハ公署ノ印文書……………ニ適用スト規定セラレタルニヨリ此法律施行以後ハ公證人ノ公證シタル文書ハ官吏ノ公證シタル文書ト同一視スルコトナレリ諸君予ハ第百三條ノ下ニ於テ公證人ノ公證シタル文書ヲ偽造シタル者ハ官文書偽造罪ニ擬スルコトヲ得ルヤトイフ疑問ヲ掲ケテ未タ其決定ヲ與ヘサリシカ是ニ至リテ諸君ノ疑團全ク氷解セラレタルナラン
無記名ノ公債證書トハ如何ナルモノナリヤ曰ク例スルニ中山道鐵道公債證書海軍公債證書ノ如キ是ナリ此等ノ證書ヲ偽造又ハ變造スレ

ハ記名ノ公債證書ノ偽造又ハ變造ノ罪ヲ罰スル刑ニ一等ヲ加フルトシタルハ何故ナリヤ曰ク無記名ノ證書ハ記名ノ證書ニ比スレハ容易ニ其偽造又ハ變造ヲ發見スルトテ得スシテ危險ノ度一層重大ナルニ由ル

爰ニ一言ス可キ者アリ、本條ノ文書ハ總テ官ヨリ發行スル所ノモノナリ前條第一項ノ文書モ亦官ヨリ發行スル所ノモノナラサルハナシ均ク官ヨリ發行スル文書ナレハ則チ別ニ本條ヲ設クルノ必要ナク前條第一項ニテ充分ナルカ如シ而シテ特ニ本條ヲ規定シカルハ重複ノ嫌アルニ非スヤ、此疑問タル一理ナキニ非スト雖モ仔細ニ講究スレハ本條ノ規定アルハ以テ我立法者ノ注意ノ周到ナルヲ知ルニ足ル其理由如何蓋シ本條ノ文書ハ前條ノ文書ト同シク官ヨリ發行スル者ナリト雖モ此文書ハ結局人民ノ私有ニ屬ス可キモノナレハ若シ本條ノ規定

ナケレハ公債證書地券其他官吏ノ公證シタル文書ノ偽造チ私文書ニ問フカ或ハ不問ニ置クノ危險ヲ生ス殊ニ無記名ノ公債證書チ重ク罰スルカ如キハ本條ヲ待ツニ非サレハ則チ能ハス是レ本條ヲ規定シタル所以ナリ

第二百五五條 官吏其管掌ニ係ル文書ヲ偽造シ又ハ増減變換シ

テ行使シタル者ハ前二條ノ例ニ照シ各一等ヲ加フ

其文書ヲ毀棄シタル者亦同シ

本條ハ官吏カ自己ノ管掌スル官文書ヲ偽造變造又ハ毀棄シタル罪ヲ規定ス

官吏其管掌ニ係ル文書トハ如何、官吏カ職務上保存スル文書チイフカ或ハ官吏カ職務上調製スヘキ文書ヲ謂フカ曰ク本條ニ所謂管掌ノ文辭ソレ自身ヨリ論スレハ官吏カ職務上保存スル文書ヲ指示シタルカ

如シト雖モ敢テ然ルニ非スノ官吏カ職務上調製スヘキ文書ヲ想像シ
 タル者ナリ其理由ヲ尋ヌルニ現ニ草案ニハ——官吏職務上ニ於テ官
 私ニ關スル事件ヲ保證ス可キ文書ノ原本又ハ謄本ヲ記スルニ當リ：
 ……ト有リテ一見疑ヲ存セヌ而シテ現行法ノ之ヲ改メ單ニ管掌ニ
 係ル文書ト爲シタルハ其意ヲ變シタルニ非サルナキヤノ疑ナキニ非
 サレトモ文辭ノ變更ヲ以テ未タ容易ニ其精神ヲ變更シタリト斷スヘカ
 ラス現行法ハ唯草案ノ文辭ヲ節略シタルニ過キサレナリ況ンヤ草案
 ノ精神ヲ變更スヘキノ必要アルヲ見サルニ於テオヤ故ニ予ハ管掌ニ
 係ル文書トハ官吏ノ職務上、調製スヘキ文書ト解釋シテ毫絲モ疑ヲ存
 セサルナリ或ハ此管掌ノ中ニ保存ナル文辭ヲモ包含セシメテ解釋ス
 ヘシト曰フ者アラシカ、是レ強テ說ヲ爲スモノ、ミ百歩ヲ讓リ其說ノ
 如ク解釋セハ本條規定ノ區域廣漠ニ失シ本條ヲ設ケテ特ニ前二條ノ

罪ノ刑ニ一等ヲ加ヘテ之ヲ罰スルノ精神ヲ貫徹スルヲ能ハサルニ至
 ルヘシ然ラハ官吏其保存ノ責アル文書ヲ偽造スルトキハ之ヲ何條ニ
 擬スヘキヤ曰ク前諸條ヲ適用シ通常ノ官文書偽造罪トシテ之ヲ罰シ
 本條ヲ適用スヘキモノニ非ラス
 本條ヲ熟讀スルニ本條ハ無形の偽造有形的偽造ノ二ツノ場合ヲ包含
 ス例ヘハ登記官吏、當事者ノ陳述シタル事實ト全ク反對シタル事實ヲ
 簿冊ニ記入シタルカ如キハ文書其物ハ正當ノ官吏法式ヲ履行シテ記
 載シタルモノナルヲ以テ有形上眞實ノ文書ニシテ鑑定人ニ依リテ其
 偽造ヲ驗眞スルヲ得ス是レ無形の偽造ナレハナリ此場合ハ即チ本
 條ノ官吏其管掌ニ係ル文書ヲ偽造シ……トイフ一段ニ該當ス
 而シテ此一段ニハ唯無形の偽造ノミヲ想像シテ有形的偽造ヲ包含セ
 ス何トナレハ官吏記載スヘキ職務アル文書ニ付キテ偽造スルニヨリ