日本治罪法講義

日本法學博士 井上正一講義
佛國大學法律博士
川淵龍起 筆
山田豐策 執

明治廿一年十二月印行
第五號

日本治罪法講義

日本法學博士
佛國大學法律博士 井上正一講義
川淵龍起
山田豐策 執筆

明治廿一年十二月印行
第五號

第五百六拾壹號
明石治安裁判所圖書之印

最高
裁判所
圖書館印
870973
昭62和

日本治罪法講義第五號目次

現行犯ニ特別ナル規則　第四號ノ續　八百二十二丁
第十節　豫審終結　八百五十五丁
第五編　公判　八百六十二丁
第一節　通則　全　丁
訴件ノ受理　八百八十丁
公廷ノ取締　八百九十丁
被告人

此目錄ハ假ニ付シタルモノナレハ最終ノ號ヲ出版スルニ更ニ總目錄ヲ附ス可シ

最高裁判所図書館

依リテハ或ル特別ノ學術家技藝家若クハ職業者一名若ク
ハ數名ヲ召喚シテ檢証ノ補助ヲ求ムルコトアル可シ例ヘハ
人命犯ニ付テハ醫師舍密家ヲシテ其死屍ヲ撿案セシメ殺
害ノ方法、致命ノ原因ヲ探求スルノ要アル可ク盜罪ニ付テ
ハ工師泥匠、僞造變造罪ニ付テハ書家、彫刻師若クハ鑛物師
ノ補助ヲ要スルコトアル可シ蓋シ此等ノ證憑即チ陳述及ヒ
鑑定ハ其事件ニ付キ現時収錄シタル者ナルカ故獨リ豫審
ニ於ケルノミナラス公判ニ於テモ亦最モ貴重ニシテ且ツ
勢力アル教示ヲ事實裁判官ニ與フル者タリ然ルニ若シ急
速ニ之レカ處分ヲ爲スニ非サレハ被告人ハ勿論證人參考
人等漸ク餘言實ヲ包ムノ弊、實際免カレサルノミナラス現
場ノ證憑ハ時日ト共ニ滅失シ他日舉証ノ困難ヲ招クコト亦

無シトセス是レ獨リ檢事ノミニ止マラス更ニ司法警察官ニ許スニ假リノ豫審處分ヲ爲スノ權ヲ以テシタル所以ナリ

爰ニ注意ス可キハ抑モ檢事カ豫審判事ニ屬スル處分ヲ爲シ得ルハ若シ其處分ヲ即時ニ爲サヽル時ハ諸多ノ貴重ナル證憑ヲ擧テ之ヲ滅失セシメ又ハ犯人ノ逃亡ヲ來タスノ患アルヲ以テナリ去レハ第二百三條ニ「檢事ハ云々犯所ニ臨檢シ豫審判事ニ屬スル處分ヲ爲スコヲ得云々」トアリテ都テ緩急ノ區別ヲ爲サヽルカ如シト雖モ檢事ノ豫審權タル素ト例外ニ屬スルヲ以テ法律ニ於テ此例外ヲ設ケタル精神ニ基キ止タ其急速ニ蒐集セサレハ滅失ス可キ恐レアル證憑若クハ逃亡ス可キ恐レアル犯人ニ付テノミ蒐集又

ハ逮捕ノ處分ヲ爲スコヲ得可キナリ要スルニ檢事ノ豫審處分ヲ爲スヤ公益ノ爲メ必須已ムコヲ得サルニ出ツルノ例外ナレハ可成丈ケ速ニ其正則ニ復歸セシムルコニ力メサル可カラス是レ檢事カ犯所ニ臨檢スルニハ必ス其旨ヲ豫審判事ニ通知スルコヲ要スル所以ニシテ畢竟スルニ豫審判事ヲシテ自ラ犯所ニ臨檢セシメントスルノ旨趣ニ非サルハ莫シ去レハ檢事ハ只豫審判事ノ犯所ニ到着スル迄ノ間之レニ代理スル者ト謂フ可シ凡ソ此等ノ旨趣ニ付テハ法文ニ「檢事ハ云々豫審判事ヲ待ッコトナク云々」トアルニ依テ之ヲ觀ルモ亦以テ明晰ナリトス

茲ニ所謂證人トハ現ニ犯所ニ在テ其犯罪ノ實況又ハ前後ノ狀況ヲ具陳スルコヲ得可キ總テノ者ヲ云ヒ鑑定人トハ

前段ニ説示シタル諸多ノ專門ノ學術技藝者及ヒ職業者ヲ汎稱シタル者トス盡シ現ニ犯所ニ在リタル者ハ成ル可ク直チニ訊問スルヲ良シトスル所以ハ當時ニ於ケル見聞ヲ變更セシムルノ間隙ナク事實發見上頗ル利益アリ加之ノミナラス豫審判事カ他日此等ノ者ヲ召喚シテ訊問セントスルモ或ハ事業ノ時間ヲ奪ハルヽカ爲メ或ハ證人タルヿヲ嫌忌スルカ爲メ犯罪ノ現場ニ在ラサリシトカ又ハ犯所ニ在リタルモ其實況ヲ確知セストカ成ル可ク證人ノ地位ヲ避去セントスルハ實際ノ經驗ニ照シテ殆ント然ラサルハ莫シ此弊害ヲ豫防スルハ實ニ必要ナリト謂フ可シ於是乎夫ノ第百六十七條ノ檢證處分中何人ト雖モ猥リニ其場所ニ出入スルヿヲ禁スルノ効用アルヲ見ル可シ何トナレ

ハ其場所ノ出入ヲ隨意ニスル時ハ其現場ニ在リシ者モ證人ト爲ルノ煩ヲ避ケンカ爲メ直チニ立チ去リ爲メニ事實發見上一箇ノ便益ヲ失フノ憂アレハナリ

檢事カ證人及ヒ鑑定人ヲ訊問スルニハ別ニ宣誓セシメサルヲ法トス故ニ其陳述ハ之ヲ事實參考ト爲スニ過キス蓋シ證人及ヒ鑑定人ヲ訊問スルヿハ素ト豫審判事本然ノ職務ニシテ檢事カ之ヲ訊問スルハ要、例外ノ規則タルヲ以テナリ而シテ通常鑑定人ハ其鑑定シタル事柄ニ付キ鑑定書ヲ作ル(第百九十八條)ト雖モ此場合ニ於テハ唯鑑定ニ付キ陳述ヲ爲スノミ檢事ニ於テ其陳述ヲ錄取ス可キ者トス證人及ヒ鑑定人檢事ノ訊問ヲ受ケテ陳述ヲ肯セサル時ハ如何、檢事ハ自ラ罰金ノ言渡ヲ爲スヿヲ得ス只豫審判事ニ

請求シテ之ヲ言渡サシムルヿヲ得ルノミ其自ラ罰金ノ言渡ヲ爲スヿ能ハサル所以ハ敢テ余ノ喙說ヲ待タサル可シ何トナレハ抑々罰金ハ裁判ヲ以テ之ヲ言渡サヽルヘカラス然ルニ檢事ニ於テ刑罰ノ言渡即チ裁判ヲ爲スヿ能ハサルハ固ヨリ明瞭ナレハナリ

第二百五條初項ニ曰ク「第二百三條ニ於テ檢事ニ許シタル職務ハ司法警察官モ亦假ニ之ヲ行フヿヲ得但令狀ヲ發スルヿヲ得ス」ト此司法警察官カ假ニ爲ス所ノ豫審處分ハ職務上自ラ起テ之ヲ爲スト將タ上官タル檢事ノ命令ニ因テ之ヲ爲ストハ敢テ區別スル所ニ非サルナリ蓋シ司法警察官ハ豫審判事又ハ檢事ノ現場ニ在ラサルニ因リ假ニ其處分ヲ爲ス者ニシテ其自ラ起テ之ヲ爲スハ固ヨリ居多ナル

可シト雖モ檢事他ニ差支アリテ自ラ之ヲ爲スヿ能ハサルニ因リ司法警察官ニ命令シテ代理セシムルヿ亦必スシモ無キニアラス其何レノ場合タルヲ問ハス司法警察官ノ爲ス處分ニ付キ其權限ニ毫モ差異アルヿナシ令狀ヲ發スルヿ能ハサルノ外總テ檢事ト同一ノ處分ヲ爲スヿヲ得可キナリ而ノ其令狀ヲ發スルヿヲ許サヽルヿ所以ハ元來人ノ身體自由ヲ束縛スル事ノ輕忽ニ爲ス可カラサルニ由ル

治罪法ニ於テ司法警察官ニ令狀ヲ發スルヿヲ許サヽルハ前段述フル所ノ如シト雖モ明治十四年九月第四十六號布告ヲ以テ當分ノ內現行犯ノ場合ニ限リ令狀ヲ發シ苦シカラサル旨ヲ公布セラレタリ故ニ當分ノ內司法警察官ノ假豫審處分權ハ總テ檢事ト同一ナリト知ル可シ

司法警察官ハ假ニ豫審處分ヲ爲スヿヲ得ルトハ如何ナル意義ナリヤ

司法警察官ハ其自ラ逮捕シタル者ト他人ヨリ受取リタル者トヲ問ハス假ニ訊問又ハ檢証處分ヲ爲シタル上證憑書類ニ意見書ヲ添ヘ之ヲ檢事ニ引致セサル可カラス是レ同條第二項ニ規定スル所ナリ

本條ニハ「第三百三條ニ於テ云々假ニ之ヲ行フヿテ得云々」ト云ヒ第百四條ニハ「司法警察官云々假ニ被告人ノ訊問及ヒ檢證處分ヲ爲ス可シ」ト云ヘリ偖此假ニノ語ハ如何ナル意義ヲ有スル者ナリヤ抑々司法警察官カ豫審處分ヲ爲スハ甚シキ變例ニ係ルヲ以テ眞ニ所謂ル假ノ處分ニシテ爾後檢事ニ於テ之ヲ仕直(シナヲ)スニ非サレハ眞ノ處分ト爲ラサルノ意乎然レトモ檢事カ司法警察官ヨリ被告人ヲ受取リタル塲合ノ手續ヲ定メタル第二百六條ニ於テハ「檢事云々二十

四時內ニ之ヲ訊問シ調書ヲ作リ云々」トアルノミニシテ唯被告人ノ訊問ハ更ニ之ヲ爲スヲ以テ即チ仕直スモノト假定スルモ其他令狀發付ノ一事ヲ除クノ外檢証處分、証人鑑定人ノ陳述ヲ聽ク事等一切ノ要急處分ニシテ司法警察官ノ爲シタル事項ニ付キテハ曾テ檢事ノ之ヲ仕直スヿヲ規定シタルヲ見ス依此觀之ハ前述眞ニ所謂假ノ處分云々ノ說ノ正鵠ヲ得タリトスルニ足ラサルヤ晰ケシ然レハ則此假ニノ語ハ果メ如何ナル意義ニ解釋シテ可ナル乎蓋シ司法警察官カ豫審判事又ハ檢事ヨリ先キニ重罪輕罪ノ現行犯アルヿヲ認知シタル塲合ニ於テ徒ラニ手ヲ空クシテ此等ノ官吏ノ至ルヲ待ツ可キニ非サレハ乃チ自ラ進テ檢事ニ代理シ單ニ豫審ノ假處分ヲ爲ス者ニシテ其處分ノ結果

ニ付テハ一ニ檢事ノ意見ニ任スルノ意ナルベシ更ニ之ヲ詳言スレハ司法警察官カ爲シタル豫審處分ハ先ッ假ニ効力ヲ有スルニ過キサル者ニシテ若シ檢事カ其處分ヲ認メテ至當ナリト爲シ引續キテ公訴ノ提起及ヒ實行ヲ爲スニ因リ爰ニ始メテ前キノ司法警察官カ爲シタル假處分ハ更ニ變シテ確的ノ効力ヲ生スルノ意義ヲ示スニ在リト解釋スルヲ以テ法意ヲ得ルニ庶幾キモノト思惟スト雖モ若シ檢事自ラ豫審處分ヲ爲シタル時ハ設令ヒ犯人ヲ逮捕スルヲ能ハサルカ又ハ犯人ノ誰タルヲ知ルヲ能ハサルカ又ハ犯人分明ナルモ起訴ス可カラサル者ト思料スル時ト雖モ第二百四條ニ從ヒ證憑書類ニ意見書ヲ添ヘ速ニ之ヲ豫審判事ニ送致セサルヲ得ス是レ其自ラ爲シタル處分ハ假リノ處分ニ非スシテ元來確的ノ効力ヲ有スル眞乎ノ處分ナルカ故ニ豫審處分ノ結果如何ハ其主任タル豫審判事ニ知ラシムルヲ固ヨリ當然ナレハナリ然リ而メ司法警察官ノ爲シタル處分ハ即チ假リノ處分ナリトスルカ故ニ其處分ノ結果ヲ知ラシムルノ用アルハ止タ其上官タル檢事タル可キヲモ亦至當ナリト云フ可シ何トナレハ其眞乎タル豫審處分ニアラサレハナリ是レ第二百六條ニ於テ檢事司法警察官ヨリ被告人ヲ受取リタル時ニ於テ之ヲ豫審判事ニ送致スルト將タ棄却即チ起訴セサルトハ一ニ自己ノ意見ニ任スルヲ得セシムル所以ナリ之ヲ要スルニ司法警察官カ假リニ爲シタル豫審處分ハ後ニ檢事ノ之ヲ是認シタルト否トニ因リ或ハ豫審處分トナリ或ハ豫審處分トナラサ

ル可ク然ラサルノ間ハ單一ノ假處分ニ過キスト謂フ可キノミ苟クモ斯ク解釋セサル時ハ余ハ到底第二百四條ト第二百六條第二項トノ差異ヲ了解スル能ハサルナリ

司法警察官カ假ニ爲ス豫審處分ニ付キ余ノ見解前段述フル所ノ如シ而メ司法警察官ハ元ト檢事ノ代補官タルニ過キサレハ其上官タル檢事ヨリ更ニ巨大ノ職權アル可カラサルヤ論ヲ竢タス檢事カ犯所ニ臨檢スルニハ先ツ豫審判事ニ通知スルヲ要スルカ故ニ司法警察官カ假豫審ノ處分ヲ爲スニ當リテモ亦其旨ヲ豫審判事ニ通知セサル可カラサルモノナラン蓋シ可成的正則ニ復スルヲ力メサル可カラサレハナリコレ第二百五條ニ「檢事ニ許シタル職務ハ云々」ノ語ニ據テ須ラク推覈シ得ラル可キモノナリ然リ而メ若シ司法警察官ハ檢事ニ代リテ假ニ處分ヲ爲ス者ナリトスル時ハ又同時ニ檢事ニ其旨ヲ通知セサル可カラサルノ理アルニ似タリ然レトモ法律ニ於テハ曾テ其規定アルヲ見サルナリ

余ハ司法警察官ニ於テ假ニ豫審處分ヲ行フヲ得ルトノ規定ニ付テハ立法上聊カ疑義ナキニアラスト雖モ事ノ枝葉ニ涉ルヲ恐レ玆ニ贅スルヲ敢テセサルナリ

檢事司法警察官ヨリ被告人ヲ受取リタル時ハ二十四時內（但明治十五年第五十三號布告ヲ以テ當分ノ內五日內ニ於テスルヲ得ル旨ヲ定メラレタリ）ニ之ヲ訊問シ調書ヲ作リ其起訴ス可キ者ナリト思料シタル時ハ勾留狀ヲ發シタルト否トヲ問ハス重罪及ヒ重難ナル輕罪事件ニ付テハ一

切ノ書類ニ豫審請求書ヲ添ヘ豫審判事ニ送致シ輕易ナル輕罪事件ニ付テハ直チニ輕罪裁判所ニ公判ヲ求ム可シ又若シ起訴ス可カラサル者ト認メタル時ハ直チニ被告人ヲ放免ス可キ者トス(第二百六條第二百九條)

爰ニ一言ス可キハ抑々檢事及ヒ司法警察官カ豫審處分ヲ爲スヿハ特ニ現行犯ノ場合ニ限リタル者ニシテ而メ既ニ現行犯ト云フ以上ハ其起訴ス可カラサル者ト思料ス可キ場合實際アルヿナカル可シト速了スル者ナキニアラス然レヒモ第百條ノ現行犯ノ場合ニ付テハ其レ或ハ然ル可シト雖モ第百一條ニ記載スル準現行犯ノ場合ニ於テハ其既ニ諸多ノ處分ヲ爲シタル後始メテ被告人ノ人違ナルヿヲ發見スル等往々ニシテ之レアルヘキナリ

豫審判事檢事ヨリ豫審ノ請求アリテ證憑書類ト共ニ被告人ヲ受取リタル時ハ二十四時內(但亦明治十五年第五十三號布告ニテ當分ノ內五日內ト定メラレタリ)ニ被告人ヲ訊問ス可ク又其摸樣ニ因リ檢事ノ發シタル勾留狀ヲ解キ又ハ其儘存シ置クヿ隨意ナリ而シテ此場合ニ於テハ通常ノ規則ニ從ヒ豫審ヲ終結ス可キヿ勿論ナリト雖モ夫ノ檢事カ豫審處分ヲ爲シタル末起訴ス可キ者ニ非スト認メ別ニ豫審ノ請求ヲ爲サス第二百四條ニ從ヒ單ニ證憑書類ニ意見書ノミヲ添ヘ豫審判事ニ送致シタル場合ニ於テハ未タ起訴ノ手續ヲ以テ豫審判事ハ敢テ豫審終結ノ手續ヲ爲スニ及ハサルナリ(第二百七條)

豫審判事ニ於テ檢事又ハ司法警察官カ爲シタル處分ヲ以

テ或ハ充分ナラスト做シ或ハ不規律ノ廉アリト思料シタル時ハ更ニ自ラ其取調ヲ爲スコトヲ得可シ然レ𪜈檢事又ハ司法警察官ノ作リタル調書ハ他日ノ參考トシテ必ス之ヲ訴訟書類ニ添置ク可キモノトス

現行犯ト非現行犯トノ間ニ於ケル第六ノ差

第六　通常ノ場合ニ於テハ豫審判事ハ檢事又ハ民事原告人ノ請求アルニ非サレハ豫審ニ着手スルヿヲ得ス隨テ自ラ公訴ヲ起スノ手續ヲ爲スヿヲ得ス然ルニ現行ノ重罪輕罪ニシテ其事件急速ヲ要スル者ナル時ハ檢事ノ請求ヲ待タス其旨ヲ通知シテ犯所ニ臨檢シ物テノ豫審處分ヲ爲スヿヲ得而メ此場合ニ於テ豫審判事檢證調書ヲ作リタル時ハ之ヲ以テ公訴ヲ受理シタル者ト做ス即チ公訴ノ提起アリタルモノトス

是レ第二百一條第二百二條ニ規定スル所ナリ而メ豫審判事自ラ檢證處分及ヒ被告人證人鑑定人ノ訊問其他總テノ處分ヲ爲シタル時ハ速ニ其書類ヲ檢事ニ送致セサル可カラス然レ𪜈既ニ公訴ノ提起アリ又豫審ノ處分ニ着手シタル者ナルカ故ニ設ヒ檢事ニ於テ豫審手續ヲ繼續ス可カラサルノ意見アリト雖𪜈通常ノ規則ニ從ヒ豫審ノ終結ヲ爲サヽル可カラス然リ而メ此豫審判事カ檢事ノ請求ナキニ拘ハラス豫審處分ヲ爲スヿヲ得ルノ變例ヲ設ケタルモ亦急速ニ事ヲ處セサレハ忽チ證憑ノ滅失ヲ來タシ被告人ノ逃亡スル憂アルヲ以テ公益上實ニ已ムヿヲ得サルニ出ルナリ

余ハ以上現行犯ト非現行犯トノ區別ヨリ生スル諸多ノ規

則ヲ講了シタリ今將ニ本節ヲ晏ラントスルニ當リ豫審判事カ直チニ受ケタル告訴告發ノ事ニ付キ聊カ玆ニ開說スルヿアラン盖シ此事ニ關スル第百十四條乃至第百十六條ノ規則ハ余カ曩ニ講述シタルカ如ク現行犯ノ塲合ト均シク夫ノ豫審判事ハ檢事又ハ民事原告人ノ起訴アルニ非サレハ豫審處分ニ着手スルヿヲ得ストノ原則ニ對スル變例ヲ爲ス者ナレハ今之ヲ玆ニ述フルモ敢テ坐礁水中ニ見ルノ譏ナキヲ信スルナリ但該條ノ規則ハ余曩ニ豫審ヲ通論スルニ當リ其大要ヲ示シタレハ玆ニハ唯其要ヲ撮ムヿトスベシ(五百五十七頁以下參看)

豫審判事直接ニ重罪輕罪ノ告訴告發ヲ受ケタル時ハ召喚狀ヲ發ス可ク若シ又即時被告人ヲ勾引スルニ非サレハ或

ハ證憑ヲ湮滅シ又ハ逃亡スルノ患アリ」ト思料スル時ハ直チニ句引狀ヲ發スルモ可ナリ又訊問シタル上ニテ句留狀ヲ發スルヿヲモ得可シ而シテ若シ引續キ取調ヲ爲ス可キ者ト思料シタル時ハ證憑ノ書類物件ヲ管轄裁判所檢事ニ送致ス可シ若シ又引續キ取調ヲ爲ス可キ者ニ非スト思料スルカ又ハ證憑ノ書類物件ヲ檢事ニ送致シタルヨリ一日內ニ檢事ヨリ起訴ヲ爲サヽル時ハ直チニ被告人ヲ放免ス可ク其他復タ爲ス可キ手續アルヿナシ但玆ニ所謂放免ハ夫ノ豫審ノ末免訴ノ言渡ヲ以テスル放免ト異ナリ故ニ設ヒ新ナル證憑ノ更ニ現出セサルモ爲メニ他日檢事ヨリ提起スル公訴ニ防礙アルヿナシ然リ而メ豫審判事カ其勾留狀ヲ發シタルニ當リ速ニ其旨ヲ檢事ニ通知スルヿヲ要ス

ル所以ノ者ハ他ナシ起訴前ニ被告人ヲ拘留シテ取調フルカ如キハ事ノ最大例外ニ係ルヲ以テ強メテ擅ニ人ノ自由ヲ束縛セサルコトヲ表示セシメントスルニ在ルナリ

爰ニ注意ス可キハ第百十四條及ヒ第百十五條ニ於テハ單ニ「豫審判事ハ云々」ト云ヒ而メ第百十六條ニ於テノミ「被告人所在ノ地ノ豫審判事云々」ト云ヘルニ依レハ則チ前二條ノ場合ハ必ス被告人所在ノ地ニ非サルカ如シト雖モ決メ然ルニ非ス蓋シ前二條ハ其管轄ノ豫審判事ニ就テ規定シ第百十六條ハ則チ管轄外ニテ被告人ノ現在スル地ノ豫審判事ニ就テ規定シタルモノナルカ故ニ前二條ノ場合ト雖モ總テ此邊ノ規則ニ付テハ「事件急速ヲ要スル時」ノ一語ヲ以テ可キコト論ヲ竢タサルナリ

テ骨子ト爲スコトニ注意セサル可カラス苟クモ要急ノ場合ニ非サレハ公訴ノ起ラサル以前即チ第百十五條ノ場合ニ於テ焉ソ輒ク被告人ヲ勾留シ又第百十六條ノ場合即チ管轄ニ非サル豫審判事ニ於テ被告人ノ訊問又ハ檢證處分ヲ爲スコトヲ得ン況ンヤ被告人ヲ勾留スルコトニ於テヲヤ

又告訴ハ被告人所在ノ地ノ豫審判事ニ之ヲ爲シ得可キコト第九十三條初項ニ規定シタリト雖モ告發ニ付テハ被告人所在ノ地ノ豫審判事ヲ以テ管轄ト言ハス即チ第九十六條ノ官吏職務上ヨリスル重罪輕罪ノ告發ハ之ヲ其官吏カ職務ヲ行フ地ノ檢事ニ爲ス可キ者トシ第九十七條ノ通常告發ハ之ヲ其告發者所在ノ地若クハ犯罪ノ地ノ豫審判事等ニ爲ス可キ者ト受メタレハ則チ此第百十六條ニ云ヘル被

告人所在ノ地ノ豫審判事カ直チニ告發ヲ受クル場合ハ彼ノ第九十六條ノ告發ニ非サルヿハ更ニ論スル迄モナク單タ第九十七條ノ告發者及ヒ被告人ノ同一ナル地ニ在ルヿヲ想像シ而メ其地ノ豫審判事カ告發ヲ受理シタル時ノミニ付テ規定シタルモノナルヿヲ了セサル可カラス

又被告人所在地ノ豫審判事(即チ管轄ニ非サル)カ同シク其地ノ檢事ヨリ告訴告發ニ係ル事件ノ送致ヲ受クルハ甚タ正當ナル手續ニ非サルノ感ナキニ非ス何トナレハ其檢事ハ之ヲ犯罪地(即チ管轄)ノ檢事ニ送致ス可キヿヲ揭テ第百七條第四項ニ明ナレハナリ然レ𪜈是レ亦其事件ノ急速ヲ要スルヲ以テ實ニ已ムヿヲ得サルニ出ルナリ蓋シ檢事ハ現行犯ノ場合ヲ除クノ外自ラ被告人ノ訊問又ハ檢證處分等ヲ爲スヿヲ得ス然レ𪜈之ヲ其管轄裁判所ノ檢事ニ送致シ而メ尋常ノ手續ニ從ヒ豫審ノ請求ヲ爲サシメン乎往復ノ間既ニ時機ヲ失フノ患アル可シ是レ法律ニ於テ被告人所在地ノ豫審判事ニ其地ノ檢事ヨリ事件ヲ送致シ公益ノ爲メ變則ノ處分ヲ爲スヿヲ得セシメタル所以ナリ然リ而メ此送致ヲ受ケタル豫審判事カ豫審處分ヲ爲スニハ必ス通常ノ規則ニ循據セサル可カラス去レハ其處分ノ結果ハ之ヲ調書ニ錄取シ證憑及ヒ事實參考トナル可キ事物ヲ犯罪地ノ豫審判事ニ送致ス可ク又若シ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ者ト思料シタル時ハ勾留狀ヲ以テ被告人ヲモ併セテ送致スルヿヲ得可キナリ

其送致ヲ受ケタル犯罪地ノ豫審判事ハ當ニ如何カ之ヲ處

分スヘキ手法律ニ明文ナシト雖モ無論第百十四條ノ規則ニ準據シ被告人ヲ訊問シタル上若シ引續キ取調ヲ爲スヲ可キ者ト思料シタル時ハ其事件ヲ檢事ニ送致シ其起訴ヲ待テ更ニ通常ノ豫審處分ヲ爲スヲ可キナリ

上來開說シタル外現行犯ノ豫審ニ關シ尙ホ一二ノ述ブヘキ者ナキニアラスト雖モ敢テ緊要ノ事項ニ非スト思惟スルカ故ニ復タ玆ニ贅セサル可シ

豫審終結

第十節　豫審終結

豫審判事ハ上來說示セル諸多ノ處分ニテ蒐集シ得タル證憑ニ依リ其被告事件ノ己レノ管轄ニ屬スルヤ否ヤ公判ニ移スヲ可キ者ナルヤ否ヤノ判定即チ豫審終結ノ言渡ヲ爲サヽル可カラス而メ豫審ノ終結アルト同時ニ豫審判事ハ其事件ノ管掌ヲ脫離スル者ニシテ而カモ亦被告事件ノ公判ニ付セラルヽカ否ノ判ル、所ナレハ事ノ最モ重要ニ屬スル者ナルヲ以テ論ヲ竢タス故ニ被告事件己ノ管轄ニ非スト思料シ又ハ他ニ取調ヲ要スルヲナシト思料シタルニ因リ豫審ヲ終結セントスル時ハ先ツ其訴訟書類ヲ送致シテ檢事ノ意見ヲ求ムヘキナリ檢事ハ豫審未タ充分ナラスト思料スル時ハ其條件ヲ明示シテ更ニ取調ヲ請求スルヲ得可ク又豫審ノ結果ニ依テ犯罪ノ證憑充分ナリト思料スル時ハ其意見ヲ付シテ三日內ニ訴訟書類ヲ還付スヲ可キ者トス」

豫審判事ノ豫審終結ノ言渡ヲ爲サントスルハ先ツ如何ナル手續ヲ爲スヲ要スルヤ

夫レ如此豫審判事ハ檢事ノ意見ヲ聽キタル上ニテ豫審ノ終結ヲ爲スヲ可キ者ナリト雖モ而カモ檢事ノ意見ニ拘束セラル可キ者ニ非サレハ設令モ檢事ノ意見ハ證憑充分ナラ

スト云フモ自ラ證憑充分ナリト思料スル時ハ公判ニ付スルノ言渡ヲ爲スヿヲ得可ク之レニ反スル場合ニ於テモ亦同一ノ理ナリ加之ナラス檢事ヨリ豫審未タ充分ナラストテ或ル條件ニ付キ更ニ取調ノ請求アリタル場合ニ於テモ自ラ其取調ノ必要ナラサルヿヲ信スル時ハ之ニ應セサルモ亦可ナリ然レ𪜈此場合ニ於テハ檢事ハ或ル條件ニ付キ更ニ取調フルヿヲ必要トシテ請求シタル者ニシテ未タ本案ノ處分ニ付テノ意見ヲ付シタル者ニアラサレハ若シ此儘豫審ヲ終結スレハ本案事件ニ付テハ殆ント檢事ノ意見ナクシテ終結スル者ニ等シキ結果ニ至ル可キヲ以テ此場合ニ於テハ必ス豫審判事ノ其請求ニ應セサル旨ヲ通告スルヲ要ス然ル時ハ檢事ハ曩ニ請求シタル條件ヲ取調ヘサレハ到底豫審ヲ終結ス可キ者ニアラストカ又ハ公判ニ付ス可キ者ナリトカ免訴ス可キ者トカノ意見ヲ付シテ二十四時內ニ書類ヲ還付ス可キナリ（第二百二十條第二百二十一條）

檢事カ豫審終結ノ意見ヲ付スルニ付キ三日ノ猶豫アル所以タル抑モ豫審ハ急速ヲ要スル者ナリト雖𪜈既ニ終結ヲ爲サントスルニ迨ンテハ其要急ナル處分ハ勿論大凡取調フ可キ者ハ必ス大概シテ取調ベタル可ケレハ最早即時ニ書類ヲ還付スル等ノ必要ナカル可ク加之ナラス縱令𪜈即時ニ之ヲ還付ス可キ者トスルモ檢事モ亦各々他ニ諸多ノ事務アル可ク然ラサルモ書類浩瀚容易ニ通讀ダモ爲スヿヲ得サルカ如キ事件ナキニアラサレハ實際即時ニ還付スル

ヿヲ得サル塲合アル可シ且此重要ナル豫審終結ノ意見ヲ付スルニ方リ若シ輕忽ナル意見ヲ付スル事アラハ其意見ハ到底豫審判事ヲ誤ルニ非サレハ則チ豫審判事ノ無價視スル所ト爲ラン檢事ノ意見ヲ付スル寔ニ忽諸ニス可カラサルナリ

豫審ノ終結ヲ告クルニハ裁判ヲ以テセス言渡ヲ以テス其故如何

又第二百二十一條ノ法文ニ依レハ檢事カ其更ニ取調ヲ請求スルニ方リテハ別ニ訴訟書類ヲ豫審判事ニ還付セサル者ノ如シト雖モ豫審判事カ其請求ノ當否ヲ考覈センカ爲メニハ之ヲ還付スルヲ最モ良シト思料ス蓋シ今日實行上ニ於テモ亦然ルモノヽ如シ

豫審判事カ豫審ノ終結ヲ告クルニハ言渡ヲ以テシ裁判ヲ以テセス是レ犯罪ノ有無ヲ裁定スルニ非スシテ此裁定ヲ爲ス可キ裁判所ニ被告事件ヲ移シ或ハ其管轄ニ非サル事若クハ訴訟手續ヲ繼續ス可カラサル事ヲ告クルノ言渡タルニ過キサルニ由ル夫レ既ニ裁判ニ非ス故ニ裁判言渡ニ關スル諸多ノ規則ヲ適用ス可キ者ニ非サレハ只言渡書ヲ作リ其謄本ヲ檢事其他ノ訴訟關係人ニ送達スルノミ固ヨリ公廷ニ於テ檢事及ヒ被告人出廷ノ上言渡ヲ爲ス可キ者ニアラス故ニ精密ニ之ヲ言ヘハ豫審ノ終結ヲ稱シテ言渡ト云フハ文詞上稍々妥當ヲ缺クニ似タリ寧ロ判定若クハ命令ノ語ヲ用フルニ若カサル可シト思惟セラル是レ豫審ト公判ノ大ニ異ナル所アルニ由ル所ナリ蓋シ公判ニ於テモ犯罪ノ有無ヲ裁決スルニ非スシテ單ニ免訴ノ言渡ヲ爲ス可キ塲合ナキニアラス（第三百三十五條第三百五十八條

第四百條）ト雖モ然レニ其執レノ場合タルヲ問ハス公判ノ言渡ハ到底自カラ裁判ノ性質ヲ有スル者ナル可キナリ

豫審終結ノ言渡種々アリヤ

豫審終結ノ言渡ニ三種アリ

第一　管轄違ノ言渡○是レ第二百二十三條ニ記載スル所ニシテ即チ土地ニ關スル管轄、犯罪ノ性質ニ關スル管轄（例ヘハ軍事犯）被告人ノ身分ニ關スル管轄（例ヘハ皇族ノ犯シタル重罪輕罪）ニ付テノ規則ニ違ヒテ被告事件ヲ受理シタル場合ニ於テ爲ス可キ者トス但土地ニ關スル管轄ニ付テハ特別ノ布告ニ因リ當分ノ內正當管轄裁判所ヨリ囑托アリタルカ若クハ囑托アリタル者ト看做ス可キ場合ニ於テハ此限ニ在ラサルナリ（四百十七頁以下參看）

管轄違ノ言渡

此管轄ニ非サルノ言渡ヲ爲スニハ事實及ヒ法律ニ依リ其理由ヲ付スルヲ要ス例ヘハ土地ニ關スル管轄違ノ場合ニ於テハ「本被告事件ハ當裁判所ノ管內ニ非サル某地ニ於テ生シタルモノナルニ因リ當裁判所ノ管轄ニ屬セス云々」ト言渡スカ如キ是ナリ

爰ニ一ノ注意ス可キハ犯罪ノ種類ニ關スル管轄違ノ場合ニ是ナリ何トナレハ重罪ハ必ス豫審ヲ要スル者ナレハ更ニ論ナシ輕罪ハ其輕重難易ニ因リ或ハ豫審ヲ求ノ或ハ豫審ヲ求メサル者ナリト雖モ其所謂輕重難易ハ元來劃然タル區別アルニアラス其之ヲ重難トシ將タ輕易トスルハ一々豫審ヲ請求スル者即チ檢事其人ノ思定如何ニ在テ存スルカ故ニ設ヒ豫審判事ニ於テ事輕易ナリト信スルモ法律上管轄ニ非サルノ言渡ヲ爲スヿヲ許サス又事件違警

罪ナリシトセンカ違警罪ニ付テハ元來豫審ノ請求ヲ爲ス可キ者ニ非ス故ニ語ヲ換テ言ヘハ豫審判事ノ管轄ニ非サルヿ明瞭ナリト雖モ而カモ其最初ヨリ違警罪ナルヿノ明白ナル者ニ付テハ檢事ハ其豫審ヲ請求セサル可キヿ言ヲ竢タサレハ多クハ豫審中又ハ豫審ノ上始メテ其違警罪事件ナルヿヲ發見スル場合ナル可シ而メ此場合ニ於テハ豫審判事ハ管轄違ノ言渡ヲ爲サスシテ違警罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ爲ス可キヿ規定シテ第二百二十五條ニ在ルカ故ニ犯罪ノ種類ニ關スル管轄違ノ言渡ヲ爲ス可キ場合ハ到底遭遇スルヿナカル可キナリ

總テ管轄ニ非サルノ言渡ヲ爲ス場合ニ於テ被告事件禁錮以上ノ刑ニ該リ且勾留ヲ要スル者ト思料スル時ハ則チ前ニ發シタル令狀ヲ存シ又ハ新ニ令狀ヲ發シ此前ニ發シタル令狀ヲ存シ又ハ新ニ令狀ヲ發スルヿヲ得可キヿ言渡ヲ爲スト同時ナラサル可カラス何トナレハ豫審判事ハ豫審終結言渡ト同時ニ全ク被告事件ヨリ脫離スルモノニシテ其以後ニ在テハ固ヨリ何等ノ權ヲモ有ス可カラサルヲ以テナリ

豫審判事其管轄ニ非サルノ言渡ヲ爲シ確定シタル時ハ其事件ヲ檢事ニ交付シ檢事ハ第百七條第四項ニ循ヒ之ヲ其管轄ト思料スル裁判所ノ檢事ニ送致ス可キ者トス

第二、免訴ノ言渡如何ナル場合ニ免訴ノ言渡ヲ爲スヘキヤ

第二　免訴ノ言渡○是レ第二百二十四條ニ記載スル所ニシテ即チ犯罪ノ證憑充分ナラサル時(一)被告事件罪ト爲ラサル時(二)公訴ノ期滿免除ト爲リタル時(三)確定裁判ヲ經タル時(四)大赦アリタル時(五)法律ニ於テ其罪ヲ全免スル時(六)及ヒ告訴ヲ待テ受理ス可キ事件ニ付キ告訴ナクシテ公訴ヲ受理シ又ハ告訴ヲ爲シタル後被害者カ棄權若クハ私和ヲ爲シタル時(七)犯罪ノ後頒布シタル法律ニ因リ其刑ヲ廢止シタル時(八)ニ於テ爲ス可キ者トス但シ本條ニハ右最終ノ二者ヲ明言セスト雖モ此二箇ノ場合ト雖モ他ノ場合ト齊シク元來起ス可カラサル公訴ヲ起シ若クハ中ゴロ公訴消滅ノ原由ヲ生シタルヲ以テ被告人ナシテ其訴訟ヨリ免脫スルノ言渡ヲ爲ス可キコト最モ至當ナリト謂フ可シ

公判ニテハ前段ニ述ヘタル(一)(二)即チ犯罪ノ證憑充分ナラサル時被告事件罪ト爲ラサル時及ヒ刑法ニ所謂不論罪ノ場合(即チ辨知力若クハ自由力ノ缺キタル時)ニ於テ無罪ノ言渡ヲ爲シ(三)以下ノ場合ニ於テノミ免訴ノ言渡ヲ爲ス可キ者トセリ然リ而メ其公判ニ於テ無罪ノ言渡ヲ爲ス可キ場合ニ於テモ豫審ニ於テハ仍ホ免訴ノ言渡ヲ爲ス所以ノ者ハ他ナシ豫審ニ於テハ彼レ公判ニ於ケルカ如ク犯罪ノ有無ヲ判定スル者ニ非サルニ由ル

被告人死去シタル時ハ免訴ノ言渡ヲ爲ス可キヤ否ヤ惟フニ其死去シタルヲ知ラスシテ公訴ヲ起シタルト將タ起訴ノ後死去シタルトヲ論セス別ニ免訴ノ言渡ヲ爲スニ及ハサルヘシ何者被告人ナシテ其訴訟ヨリ免脫セシムルノ言

被告人ノ死去シタルトキハ免訴ノ言渡ヲ爲スヘキヤ

渡ヲ爲スマテモナク事實上其公訴ハ終結ニ至リタル者ト云フ可ク到底對手人ナクシテ訴訟ヲ爲シ得可カラサルヲ勿論ナレハナリ

特赦ノ場合ニハ如何

特赦ノ場合ニ於テハ如何盖シ特赦アリタルノ故ヲ以テ免訴ノ言渡ヲ爲ス可キ場合アルヘキナカルヘシ何トナレハ元來特赦ハ第四百七十七條ニ云ヘルカ如ク刑ノ言渡確定ノ以後ニ之ヲ爲ス者ナルカ故ニ此場合ニ於テハ必ス前述確定裁判ヲ經タル時ト云ヘル原由ニ因リテ免訴ノ言渡ヲ爲ス可キナリ

被告人ノ本犯ニ非サル時即チ人違ナル場合ハ如何此場合ニ於テハ前述犯罪ノ證憑充分ナラサル時ト云ヘル原由ニ因リテ免訴ヲ言渡ス可キ者トス盖シ犯罪ノ證憑充分ナラサル時トハ即チ犯罪ノ成立ヲ證明スル證憑ノ充分ナラサル時ト犯罪ハ成立シタルモ本犯ノ誰タルヲヲ證明スル證憑ノ充分ナラサル時トノ二者ヲ包含シタル者ナレハナリ

例ヘハ變死人アル場合ニ於テ其犯罪ニ原因スル者ナリヤ否ヤ明瞭ナラサル時ハ之ヲ前者ノ場合ト爲シ其犯罪ニ原因スルコハ明瞭ナルモ果メ何人ノ兇行ニ係ル者ナルコノ明瞭ナラサル時ハ之ヲ後者ノ的例ト爲ス可キナリ而メ其孰レノ場合ニ於テモ法律ハ之ヲ犯罪ノ證憑充分ナラサル者ト云ヘルナリ

一罪前ニ發シ既ニ確定裁判ヲ經タル後其裁判言渡以前ニ犯シタル罪發覺シ而メ前發ノ犯罪ニ等シク若クハ輕キカ故ニ到底不論罪ノ言渡ヲ受ク可キ場合(刑法第百二條參看)

ニ於テハ如何是レ曾テ公訴ノ消滅ヲ論スルニ方リ詳說シタルカ如ク元來起ス可カラサル塲合ニ公訴ヲ起シタルニ非サルヲ以テ固ヨリ免訴ノ言渡ヲ爲ス可キ者ニアラス即チ其重罪タルト將タ輕罪タルトノ區別ニ從ヒ之ヲ重罪裁判所又ハ輕罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ爲サヽル可カラサルナリ

免訴ノ言渡ヲ爲スニ於テモ亦事實及ヒ法律ニ依リ之レカ理由ヲ付ス可キ者トス例ヘハ被告人罪ヲ犯ス時精神錯亂シタルノ事實又ハ正當防衛ノ所爲ニ出タルノ事實又ハ法律ニ罰ス可キ正條ナキノ事實ニ因リ被告事件ノ罪ト爲ラサル事若クハ公訴期滿免訴ノ期限經過シ又ハ大赦アリタルノ事實ニ因リ公訴ノ受理ス可カラサル者ナル事等ノ原由ヲ示スキハ併セテ法律ノ理由ヲ付スルモノニシテ別ニ法律ノ正條ヲ記載スルニ及ハサルナリ何者前述ノ原由ハ元ト法律ニ於テ所爲ヲ犯罪ト看做サシメス又ハ公訴權ヲ消滅セシムルノ原由タルヲ以テ別ニ法律ノ正條ヲ記載スルノ要ナケレハナリ是レ次項ニ從ヒ公判ニ移スノ言渡ヲ爲スキハ其罪ヲ罰スヘキ法律ノ正條ヲ明示スヘシトノ語ナキヲ以テモ知テ爰ニハ法律ノ正條ヲ明示スヘシトアリルヘキナリ

又犯罪ノ證憑充分ナラサルニ因リ免訴ノ言渡ヲ爲スヘキ塲合ニ於テハ單ニ事實上ノ理由ヲ付スルニ止マリ法律上ノ理由ヲ付スルニ及ハス故ニ法文ニ於テモ其旨ヲ明示スヘシト云フニ止マレリ更ニ語ヲ換ヘテ云ヘハ犯罪ノ證憑

充分ナリト否ハ事實上ノ認定ニシテ法律上ノ理由ニアラス法律ハ豫審判事ニ於テ犯罪ノ證憑充分ナラストスルトキハ免訴ノ言渡ヲ爲スヘキコトヲ命スルト雖モ其之ヲ命シタルコトヲ以テ直チニ法律上ノ理由ト爲スヘキニアラス然レハ豫審判事カ證憑充分ナラサルニ因リ免訴ノ言渡ヲ爲スキト只事實ノ認定即チ事實上ノ理由ニ因リ之ヲ爲スモノナリ而メ事實ノ認定ニ付テハ別ニ法定ノ確然タル標準アラサルヲ以テ豫審判事ハ最モ注意ヲ爲サヽルヘカラス前述ノ如クナルヲ以テ第二百二十八條第一項ニハ「豫審終結ノ言渡ヲ爲スニハ事實及ヒ法律ニ依リ其理由ヲ付ス可シ」トアレトモ其言渡中事實上ノ理由ヲ付シテ足ルモノアリ故ニ第四百十條第九ノ規定モ時ニ少シク變更シテ讀ムヘキナリ而メ法律上ノ理由ヲ付シテ爲シタル言渡ト事實上ノ理由ノミヲ付シテ爲シタル言渡トノ間ニハ著大ナル差アリ即チ法律上ノ理由ヲ付シタル言渡ナルトキハ之ニ對シ上訴ナキカ又ハ上訴アルモ其効ヲ生セサルニ於テハ確定ノ効ヲ生シ復タ動カスヿヲ得ス之ニ反シテ事實上ノ理由ノミヲ付シテ爲シタル言渡ナルトキハ常ニ假ノ効力ヲ生スルニ過キス即チ新ナル證憑ノ出ルトキハ更ニ其事件ニ付キ起訴スルヲ得ルナリ但シ此點ニ付テハ曾テ講述シタルヿアルヲ以テ爰ニ詳解セス(第百九十六頁以下參看)

免訴ノ言渡ヲ爲ス場合ニ於テ被告人勾留ヲ受ケタル者ナル時ハ同時ニ放免ノ言渡ヲ爲サヽルヘカラス然レハ其免訴放免ノ言渡確定スルマテ即チ故障期限内又故障アリタ

ル時ハ其判決アルマテハ實際被告人ハ放免セラルヽコトナシ(第二百五十條)但免訴ノ言渡アリタル場合ニ於テ檢事ノ意見同一ナル時ハ實際故障期限ノ盡クルヲ待タス直チニ之ヲ放免スルモ敢テ事ニ害ナク却テ被告人ノ爲メ實ニ大ナル利益アル可シト思惟セラルヽナリ

豫審判事若シ誤テ免訴ノ言渡ト同時ニ放免ノ言渡ヲ爲サヽル時ハ如何余惟フニ此場合ニ於テハ被告人ハ言渡ノ執行ヲ司ル者即チ檢事ニ對シ放免セラレンコトヲ求ムルヲ得可ク檢事モ亦故障期限經過ノ上直チニ放免ノ指揮ヲ爲スコトヲ得可シト何者訴訟ヨリ免脫セラレタル者即チ勾留ノ原由消滅シタルニ拘ハラス特リ勾留ヲ存シ置ク可キノ謂レナキコト固ヨリ言ヲ竢タサレハナリ但シ若シ被告人他ノ被告事件ニ付キ勾留ヲ受ケタル時ハ此限ニアラサルナリ」

豫審判事ハ免訴ノ言渡ヲ爲スト同時ニ被告事件ヨリ脫離スル者ナレハ其附帶シテ生シタル私訴ノミニ付キ公判ニ移スノ言渡ヲ爲ス可カラサルヤ論ヲ竢タス又自ラ私訴ノ裁判ヲ爲スコトヲ得サルヤ勿論ナレハ此場合ニ於テハ民事原告人ハ民事裁判所ニ非サレハ到底要償ノ訴ヲ爲スコトヲ得サル可シ然レトモ若シ新ナル證憑出テ、公訴ノ更ニ起リタル時ハ復タ附帶シテ刑事裁判所ニ要償ノ訴ヲ起シ得可キコト固ヨリ論ヲ竢タサルナリ

抑々放免トハ拘禁セラレタル被告人ヲシテ身體ノ自由ヲ復セシムルノ謂ニシテ即チ無罪ノ場合ト免刑ノ場合トニ論ナク均シク用ヒラルヽ所トス然リ而メ其自由ヲ復スル

點ニ於テハ夫ノ曾テ講述シタル保釋責付ノ如ク法律上ニテハ假ノ性質ヲ有スル者ニ非ス被告人ハ全ク其訴訟ヨリ免脫スルナリ故ニ又將ニ次ニ述ヘントスル所ノ釋放トモ同シカラス蓋シ釋放ハ被告人ヲシテ訴訟ヨリ免脫セシムル者ニ非ス乃チ罪ノ問フ可キ者アリト雖ヒ而カモ其被告事件ノ爲メニハ法律上未決勾留ヲ許サヽルノ場合ナレハナリ

第二、公判ニ移スノ言渡

第三　公判ニ移スノ言渡○是レ第二百二十五條乃至第二百二十七條ニ記載スル所ナリ即チ被告事件違警罪ト思料シタル時ハ違警罪裁判所ニ移シ輕罪ト思料シタル時ハ輕罪裁判所ニ移シ重罪ト思料シタル時ハ重罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ爲ス可キナリ而メ此違警罪ト思料シ又ハ輕罪、重罪ト思料スルノ曾テ述ヘタルカ如ク彼レ公判ニ於ケルカ如ク敢テ確○信○アルヲ要セス單ニ其事件ノ刑律ニ問フ可キ所タリ及ヒ被告人ノ違ナキ事ニ付キ假○信○ヲ措ク丈ケノ證憑アルヲ以テ乃チ充分ナリトス蓋シ公判ニ於テハ豫審終結ノ控訴ヲ審判スルニ非サルト同シク豫審ノ終結ハ敢テ本案ニ付キ始審ノ裁判ヲ與フル者ニ非ス要スルニ重難ナル事件ノ下調ヘヲ爲スニ過キサレハナリ

違警罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ爲ス場合ニ於テ被告人勾留ヲ受ケタル者ナル時ハ釋放ノ言渡ヲ爲サヽル可カラス抑々違警罪事件ニ付キ未決勾留ヲ爲ス可カラサルコハ余カ曾テ詳說シタル所ノ如クナルヲ以テナリ而メ釋放ハ被告人ヲシテ訴訟ヨリ脫離セシムルニアラスシテ單ニ其身體

ノ自由ヲ回復セシムルノ謂ナルヿ余亦已ニ之ヲ述ヘタリ」

輕罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ爲ス場合ニ於テ被告事件罰金ノ刑ニ該リ被告人勾留ヲ受ケタル者ナル時ハ之ヲ釋放セサル可カラサルヿ猶ホ前段違警罪ノ時ニ於ケルカ如シ而メ其禁錮以上ノ刑ニ該ル場合ニ於テハ豫審判事ノ認定如何ニ因リテ前ニ發シタル令狀ヲ存シ若クハ保釋ヲ許シ責付ヲ爲スヿヲ得可ク又新ニ令狀ヲ發スルヿヲモ得可キ者トス

重罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ爲ス場合ニ於テ被告人未タ勾留ヲ受ケサル者ナル時ハ令狀ヲ發シ若シ又保釋責付中ニ係ル時ハ須ク之ヲ取消ス可キ者トス其然ル所以タル抑々重罪ノ被告人ハ常ニ兇悍ニ非サレハ則チ奸譎ノ徒タル可ク縱使ヒ然ラサルモ重罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ受ケタル時ハ一層逃亡ノ恐アルヿ勿論ニシテ而カモ社會ノ公安ヲ害ス可キノ危險モ亦隨テ大ナル可キニ由ル而メ重罪裁判所ニ移スノ言渡ニハ又控訴裁判所檢事長ノ指揮アルマテ豫審ヲ爲シタル裁判所ノ監倉ニ被告人ヲ留置スルヿヲ記載ス可キナリ蓋シ此規定タル既ニ重罪裁判所ニ移スノ言渡ヲ爲シタル上ハ最早其裁判所ノ監倉ニ留置ス可カラサルハ勿論ナルモ重罪裁判所ハ常開ノ者ニ非サレハ直チニ其裁判所ノ監倉ニ移スヿヲ得可カラサル場合アルヲ以テ設ヒ其言渡ハ確定スルモ仍ホ豫審ヲ爲シタル裁判所ノ監倉ニ留置シ控訴裁判所檢事長ノ指揮アルニ迨ヒ始メテ檢事ヨリ其被告人ヲ送致スルノ手續ヲ爲ス可キ者トスルナ

リ

重罪若クハ禁錮ノ刑ニ該ル可キ輕罪ノ事件ニ付キ公判ニ移スノ言渡ヲ爲ス場合ニ於テ被告人ヲ逮捕スルヿ能ハサル時ハ其旨ヲ言渡書ニ記載スルヿヲ要ス而メ此場合ニ於テハ法律上別ニ明文ナシト雖モ余カ曾テ令狀ノ事ヲ講說スルニ當リ一言シタルカ如ク令狀ヲ發シテ訴訟書類ニ編綴スルヿヲ必要トスル場合アル可シ殊ニ重罪事件ニ係ル時ハ更ニ其必要ノ切ナル者アラン然リ而メ其令狀ハ則チ收監狀ヲ以テ最モ至當ナリトス抑々現ニ捕ニ就カサル被告人ニ對シ收監狀ヲ發スルカ如キハ一見稍々奇ナルカ如シト雖モ然カモ豫審判事ハ豫審ノ終結ト共ニ訴訟事件ヨリ脫離シ復タ何等ノ職權アルヿナク而メ公判々事ノ未決勾留ヲ令スル可カラサルハ更ニモ言ハス檢事長若クハ檢事ト雖モ現行犯ノ場合ヲ除クノ外刑ノ言渡書ヲ以テスルニ非サレハ決メ未決勾留ヲ爲スヿ能ハサルノ理ヲ覺ラハ蓋シ釋然トシテ自カラ氷解スルヿヲ得ン何トナレハ豫審終結ノ以後、公判ノ裁判言渡以前被告人ノ出現スルヿアルモ之ヲ逮捕スルニ由ナク空ク復ヒ蹤跡ヲ韜ムノ餘地アラシムルヿアルヘケレハナリ

又公判ニ移スノ言渡ニハ犯罪ノ性質摸樣證憑ノ充分ナルヿ及ヒ其罪ヲ罰ス可キ法律ノ正條ヲ明示スルヿヲ要ス（第二百二十八條末項）而メ玆ニ所謂犯罪ノ性質トハ國事犯、常事犯等ノ性質ヲ言ヘルニ非ス即チ竊盜タリ詐欺取財タリ若クハ謀殺タリ過失殺タルノ性質ヲ云ヘルナリ又摸樣ト

公判ニ移スノ言渡ニハ如何ナル記載ヲ爲スヿヲ要スルヤ

犯罪ノ性質トハ何ソ

ハ加重減輕等ノ情狀ヲ云フ者タリ但酌量減輕ノ摸樣ノ如キハ特ニ刑ノ言渡ヲ爲ス裁判官其人ノ所見如何ニ在テ存スル者ナレハ固ヨリ此中ニ包含セサル可シト思惟セラル然リ而メ此等ノ記事ヲ要スル所以ノ者ハ他ナシ豫審ノ取調最モ精密ニシテ敢テ輕忽ニ公判ニ付セサルヲ表白スルニ在リ就中其違警罪裁判所ニ移ス塲合ノ如キハ暗ニ檢察官カ輕罪以上ノ事件ナリト誤認シタルヿヲ證スル者ナリ且ツヤ其記載中或ハ上訴ノ原因ト爲ル可キ塲合アルカ故ニ之ヲ精密ニ爲スノ緊要ナルヿ知ルヘキナリ

豫審終結言渡書ノ謄本ハ書記ヨリ之ヲ檢事、民事原告人及ヒ被告人ニ送達セサル可カラス而メ檢事等ハ其送達ヲ得テ始テ終結ノ言渡アリタルヿヲ了知スルナリ又終結ヲ爲シタル時ハ豫審判事ヨリ速ニ其旨ヲ裁判所長ニ報告ス可キ者トス何トナレハ所長ハ元來豫審全體ノ監督ヲ爲ス可キ者ナレハナリ

余ハ此ヨリ豫審終結ノ言渡ニ對シテハ上訴ナキヿヲ假想シ其言渡ノ確定シタル者ト做シ直チニ公判ニ關スル規則ニ移ル可シ若夫レ豫審ノ上訴ニ關スル規則ハ別ニ上訴ノ編ニ於テ公判ノ裁判言渡ニ對スル上訴ト共ニ併セテ之ヲ講究スルコトセハ諸君ノ爲メ蓋シ便益アルヲ信スルナリ

何トナレハ夫ノ上告ノ如キハ豫審ト公判トニ普通ナル上訴ナレハナリ

余カ此マテ述ヘ來リタル所ハ重モニ檢事又ハ民事原告人ノ起訴及ヒ現行犯罪ニ因リ豫審判事ニ於テ爲ス豫審處分

ナリキ要スルニ通常ノ豫審處分即チ犯罪ノ證憑チ蒐集シテ被告事件チ公判ニ付スヘキモノナルヤ否ヤノ判斷チ爲シ之レカ終結チ爲スニ至ルマテノ處分ナリシナリ然レハ此通常ノ豫審處分ノ如ク前述ノ起訴又ハ現行犯罪ニ因リ着手スルニアラサルモ而カモ亦豫審ノ處分ナリトシテ決メ不可ナキ者固ヨリ未タ玆ニ罄キス今試ミニ之チ玆ニ列擧セン乎尙ホ數者チ得ヘシ

例ヘハ第二百五十三條ニ規定セル者即チ豫審終結處分ニ對スル故障アリテ必要ナリトスル時會議局ニ於テ判事一名チシテ更ニ豫審チ爲シ又ハ其指示スル所ノ條件ニ付キ更ニ取調チ爲サシムル塲合(一)第三百六十條ニ規定スル者即チ輕罪トシテ豫審チ經ス直チニ公判ニ付セラレタル事件ノ若シ重罪ナル時豫審判事ニ送付スルノ言渡チ爲シタル塲合(二)第三百六十一條ニ規定スル者即チ豫審ノ末輕罪トシテ公判ニ付セラレタル事件重罪ナルニ因リ之チ會議局ニ送付シ會議局ニ於テ前揭第二百五十三條ノ規則ニ從ヒ取調チ爲ス塲合(三)第二百五十五條ニ規定シタル者即チ會議局ニ於テ故障ノ取調中共犯ノ未タ起訴チ受ケサル者アルヿ、附帶ノ犯罪ニ付キ未タ豫審チ受ケサル者アルヿチ發見シタルニ因リ判事一名チシテ之レカ豫審チ爲サシムル塲合(四)第二百七十五條ニ規定シタル者即チ公廷內ニ於テ重罪チ犯シタルニ因リ乃チ豫審判事ニ送付スルノ言渡チ爲シタル塲合(五)第二百九十二條ニ規定シタル者即チ公判ニ呼出サレタル證人爲證チ爲シ禁錮以上ノ刑ニ該ル可

キ者ト思料シタルニ因リ豫審判事ニ送付シタル場合(六)第三百五十七條末項ニ規定スル者即チ豫審チ經サル輕罪事件ノ公判開廷中附帶事件チ發見シタル等ニテ事實發見ノ爲メ必要ナリトスル時豫審判事チシテ其指示スル條件ニ付キ取調チ爲サシムル場合(七)第三百九十七條ニ規定シタル者即チ豫審チ請求シ裁判所ニ於テ之ニ付キ檢察官又ハ被告人ヨリ豫審チ請求シ裁判所ニ於テ豫審チ爲サシムル場合(八)第四百二條ニ規定シタル事件ノ公判開廷中ニ發見シタル重罪事件ノ公判開廷辨論中ニ發見シタル條件ニシテ辨論中公訴狀ニ記載シタル事件ニ附帶セサル他ノ重罪輕罪チ發見シ檢察官ノ請求アリタルニ因リ其裁判所ノ判事一名チシテ豫審チ爲サシムル場合(九)ノ如キ是ナリ

而メ此等ノ場合中ニハ或ハ裁判所又ハ會議局ノ職權チ以テ豫審チ爲サシメ或ハ檢察官被告人等ノ請求ニ因リ豫審チ爲サシムル者アリ又前揭第三百六十條第二百七十五條及ヒ第二百九十二條ノ三箇ノ場合ニ於テハ檢事ヨリ訴訟書類證據物件チ豫審判事ニ送致シ豫審判事モ亦通常ノ規則ニ從ヒ豫審終結ノ處分チ爲サヽルヿ勿論ナリト雖モ其檢事ヨリ書類物件チ送致スルノ事タル畢竟公判々事ノ言渡チ執行スルニ在リテ固ヨリ尋常檢事ヨリ爲ス豫審請求ト同視スルヿチ得サルナリ

又第四百二十二條及ヒ第四百四十三條ニ依レハ上告及ヒ再審ノ訴アリタル場合ニ於テ大審院長ハ刑事局判事中ニテ專任判事一名チ命シ取調チ爲サシムルノ規定アリ然レ

ヒ箇ハ畢竟上告又ハ再審ノ訴ヲ爲シ得ルノ原由アルヤ否
一切ノ書類ニ就テ之ヲ取調フルノ規定ニシテ固ヨリ事實
ニ關スル報告ヲ爲サシムルカ爲メニアラス要スルニ前段
ニ詳說シタル豫審處分即チ證憑蒐集ノ爲メニシタル規定
ト大ニ徑庭スル所アルヤ固ヨリ論ナキナリ
右說示シタル尋常豫審ニ異ナル豫審ノ事タル余カ曾テ豫
審ハ何ノ爲メニシテ設ケラレタルノ問題ヲ決スルニ當リ
開說シタル三箇ノ理由中專ラ其第一及ヒ第三ノ理由ニ基
因スル者タルヤ敢テ疑ナキナリ
余ハ玆ニ序ナカラ一言セン抑々豫審處分ハ之ヲ秘密ニス
ルヲ法ト爲スヿ業已ニ告ケタル所ノ如シト雖ヒ其處分ノ
秘密ニス可キ者決メ豫審ノ塲合ニ限ルニアラス乃チ再審

ノ訴、管轄ヲ定ムルノ訴、公安又ハ嫌疑ノ爲メ管轄ヲ移スノ
訴及ヒ故障(豫審ノ)等ニ對スル裁判又ハ言渡ハ總テ之ヲ公
行セサル者トス

第五編　公判

豫審判事ノ行フ審查即チ豫審ハ上來既ニ之ヲ述ヘタリ而
メ予カ本編ニ講述セント欲スル者ハ公判々事ノ行フ裁判
手續即チ公判ニ關スル規則是ナリ抑々豫審處分ノ秘密ナ
ル緯及ヒ其之ヲ秘密ニスル所以タル業已ニ說了シタル所
ノ如クニシテ公判ノ手續ノ都テ公行セラル、者ト大差ア
ル所ナリ蓋シ公判ハ犯罪ノ成立、不成立及ヒ責任ノ有無ヲ
裁斷スル所ニシテ苟クモ之ヲ公行セサラン乎人其公平無
私ノ處分ヲ詳ニスルニ由ナケン夫レ事情ヲ詳ニセサルニ

因リ其間ニ狐疑ヲ懐クハ蓋シ人ノ通情ナリ今然ラサルモ裁判官モ亦或ハ私情ニ絆サレ或ハ寛猛ヲ妄リニスルノ弊ナキヲ保ス可カラス果メ如斯ナレハ則チ法、法ノ効ナク罰、罰ノ力ナシ何ソ法律ト刑罰ト共ニ尊厳ヲ有テリト謂フ可ケン宜ナリ泰西右文ノ土、開化ノ邦未タ裁判密行ノ制度ナキヿ

夫レ公判ハ犯罪ノ有無ヲ裁斷スル所ナリ被告人ノ身體ト名譽トニ關スル焉ヨリ大ナルハ莫シ故ニ良シ豫審ノ調書犯罪ノ證憑アリト雖モ未タ遽ニ輕斷ス可カラス蓋シ被告人タル者豫審ノ審査ニ得サル有益ノ證憑ヲ得タルモ知ル可カラス又如何ナル辨解ヲ想起シタルヤモ亦知ル可カラサレハ其充分ノ辨護ヲ聽キ事情ヲ盡シ至ラサル無キヿ恰モ器中ノ水ノ如ク唯充實ナラサランヿヲ是レ恐ル於是乎無罪ヲ言渡シ刑罰ニ處スルモ社會ト被告人ト共ニ恨ミナカル可シ亦以テ無益ノ上訴ヲ滅スルノ一得アリ是レ公判ニ於テハ口頭且對審ノ審査ヲ用ヒ以テ訟擊辨難ヲ便ニシ交々遺憾ナカラシメンコヲ欲シタル所以ナリ而メ第二百八十六條ニ豫審ニ於テ訊問シタル證人ハ更ニ呼出スヿヲ得ヘク又之ヲ呼出サヽルル時ハ調書ヲ朗讀スルヿヲ得可シト定メタルモ亦此趣旨ニ基カサルハ莫シ

公判ニ於テ原被兩造ノ互ニ訟擊辨護ヲ爲スハ實ニ各〻貴重ナル權利ヲ實地ニ行用スル者ナリ即チ檢察官ハ紊亂セラレタル社會ノ秩序ヲ回復センカ爲メニ訟擊ノ權ヲ行ヒ民事原告人ハ己レノ被リタル損害ノ賠償ヲ得ンカ爲メニ訟

擊ノ權ヲ行ヒ被告人ハ此等訟擊ニ對シ反論駁擊以テ辯護ノ權ヲ行フニ在リ蓋シ訟擊ノ權アリテ玆ニ辨護ノ權生スルハ素ト自然ノ道理且順序ナリト謂フ可シ而メ法律ハ被告事件ノ重大ナルニ從ヒテ之ヲ保護スルノ道自カラ他ニ愈ルモノアリ(實際被告人ニ於テ此權ヲ行用セサルヲアルニモセヨ)但シ此辯護權ノヲニ付テハ余ハ尙ホ後ニ至テ詳說セン

公判手續ヲ公行スルトハ如何ナル謂ソ

却說公判手續ハ之ヲ公行スルヲ余既ニ之ヲ述ヘタリ而メ公行ニ二種アリ第一ハ訟廷ヲ公開シテ公衆ノ傍聽ヲ許スニ在リ第二ハ新聞紙其他ノ出板物ニ之ヲ揭載スルヲヲ許スニ在リ總テ裁判ヲ公行スルハ實ニ法理ノ當ニ然ル可キ所ニシテ即チ之ヲ元則ト爲スト雖モ然カモ復タ例外ナキニアラス

第一ノ公行ニ付テハ被告事件若シ公安ヲ害シ(即チ公ケノ秩序ヲ害スルノ意例ヘハ政府ヲ顚覆セントスル犯罪事件ノ如キ辨論ハ公ケノ秩序ヲ害スルノ恐往々ナル可シ)又ハ猥褻ニ渉リ風儀ヲ紊ルノ恐アル時(例ヘハ姦通若クハ姦淫ノ被告事件ノ如シ)ハ裁判所ニ於テ檢察官ノ請求ニ因リ又ハ職權ヲ以テ審査及ヒ辨論ノ傍聽ヲ禁スルヲヲ得可シ但裁判所ニ於テ傍聽ヲ禁スルニハ理由ヲ付シタル言渡ヲ以テ公然之ヲ禁スルノ處分ナカル可カラス而メ此公行ヲ禁スルヲハ唯審査ト辨論トニ限ル可ク決メ裁判言渡ノ公行ヲ禁スルヲヲ得ス倘シ裁判言渡ヲ公行セス又ハ傍聽ヲ禁スルノ言渡ナクシテ審査及ヒ辨論ヲ公行セサル時ハ其裁

判ノ被告人ニ利益ナル時ト雖モ不利益ナル時ト雖モ總テ之ヲ無効ナリトス(第二百六十三條第二百六十四條)

第二ノ公行ニ付テハ藉シ第一ノ公行ヲ禁シタル時ハ則チ當然此公行ノ禁アリト爲サヽルヿ可カラス(新聞紙條例第十六條ニモ亦此明言アリ參考セヨ)夫レ審査及ヒ辨論ヲ公行スルヿヲ禁シタルハ其公安ヲ害シ又ハ風儀ヲ紊ルノ恐レアルカ爲メニアラスヤ果メ然ラハ則チ之ヲ出版物ニ掲載シテ此等ノ恐レナシトハ決メ云フヿヲ得サラン蓋シ訟廷ニ傍聽スル者ノ數ハ素ト限アリト雖モ出版物特ニ新聞紙ヲ以テ江湖ニ公ケニスルヿハ更ニ傳播ノ廣大ナル可キヿ勿論ニシテ其恐レモ亦隨ヒテ一層切ナラザルヲ得サレハナリ去レハ此理由ニ因リ余ハ設ヒ第一ノ公行即チ傍聽ヲ禁セサリシ時ト雖モ裁判所ハ或場合ニ因リ其審査及ヒ辨論ノ次第ヲ新聞紙其他ノ出版物ニ掲載スルヿヲ禁スルヿヲ得可シト思惟ス尤モ此事ニ付テハ必スヤ異論者アルヲ免レサル可シト雖モ前段既ニ述フルカ如ク果メ第二ノ公行ハ第一ノ公行ヨリ其及ホス所廣大ナリトセン乎其廣大ナル第二ノ公行ヲ禁セサル上ハ乃チ狹小ナル第一ノ公行ヲ禁スルノ理ナシト立論スルヿ尤モ至當ナルモ今之ヲ逆ニシテ危險ノ狹小ナル第一ノ公行ヲ禁セサレハトテ必スシモ第二ノ公行ヲノミ禁スル可カラストノ道理ハ余ノ未タ發見セサル所ナリ雖然ルノミナラス此等操縱ヲ裁判所ニ與フルハ社會ノ安寧ヲ保護スル上ニ於テモ亦甚タ必要ナル可キヲ信スルナリ但シ其何レノ場合ニ於テモ裁判言渡

ノ掲載ヲ禁ス可カラサルヿハ猶ホ前段ニ述ヘタル所ニ異ナラサルナリ

右講述シタル裁判公行ノ規則タル廻ニ重罪輕罪違警罪ノ公判ニ普通ナルノミナラス彼レ高等法院ニ於テ審判スル犯罪ハ勿論故障(闕席裁判言渡ニ對スル)控訴及ヒ上告ノ事件ヲ審判スル塲合ニモ亦齊シク適用セラルヽ者トス

第一節　通則

訴件ノ受理

受理ノ文詞ハ本法ニ於テ二箇ノ意義アリテ一審理ノ意義第二交収ノ意義是ナリ而メ第三百三十三條及ヒ第四百八條等ニ云ヘル受理ノ文詞ハ何レモ單一ノ交収即チ収握ヲ云ヘルニ非スシテ則チ第一ノ意義ナル訴件ノ審理ヲ爲ス

ノ意義ニ解釋ス可キ者タリ蓋シ此意義ニ從ヘハ元來受理ス可カラス即チ受理シテハナラヌ塲合ナリト見サル可カラサルモ然カモ此塲合ニ於テモ亦到底一箇ノ言渡ヲ以テ其受理セサルヿヲ言渡サヽル可カラサルカ故ニ矢張訴件ヲ交収シタルニハ相違ナキナリ

藉シ訴訟ヲ提起スル者アル時ハ裁判所ニ於テハ本案ニ付キ裁判言渡ヲ爲スト將タ管轄違若クハ公訴受理ス可カラサルノ言渡ヲ爲ストヲ問ハス必ス其事件ニ付キ言渡ヲ爲スノ權利アリ義務アリ而メ此權利義務ヲ有スル時ハ即チ裁判所カ其事件ヲ受理シタルノ時トス然リ而メ此訴訟受理ノ條件及ヒ手續ニ至リテハ各裁判所ノ間異同アリト雖モ違警罪輕罪重罪ノ公判ニ特別ナル規則ヲ講義スル

ニ際シテ說明セン

裁判所ハ受理シタル訴訟事件ニ付キ裁判ヲ爲サヽルヿヲ得ス又訴ヲ受ケタル事件ニ付キ裁判ヲ爲サヽルヿヲ得ス之ヲ原則ト爲ス(第二百七十六條第四百十條七)余ハ今先ツ第二ノ規則ヨリ說明セン

裁判所ハ受理シタル訴訟事件ニ付キ裁判セサルヿヲ得ス

夫レ裁判所ハ訴訟アランヿヲ豫期シ其訴訟ヲ裁判センカ爲メニ設ケタル者ナルヿ固ヨリ論ヲ竢タス然ラハ則チ其受理シタル訴訟事件ニ付テハ必ス之ヲ裁判セサル可カラサルノ義務アルヿ亦敢テ多辨ヲ要セサル所ナリ去レハ裁判所ニ於テ其受理シタル事件ノ裁判ヲ爲サヽルヿノ一部ニ係ル時ハ他部分ノ裁判ニ對シテモ控訴及ヒ上告ヲ爲シ得ルノ原由ト爲ル可ク(第四百十條七)全部ニ係ル時即チ遷延シテ裁判ヲ爲サヽル時ハ則チ刑法第二百八十三條ノ制裁ヲ受クルニ至ル可キナリ(佛國民法第四條同刑法第百八十五條參看)

是ヨリ第一ノ規則ニ反リ說カン

不告不理ノ原則ト如何

蓋シ不告不理ハ法律ノ原則ナリ抑〻裁判所ニ於テハ訴求ナクシテ裁判ヲ爲ス可カラサルヤ敢テ辨明ヲ要スルマテモナカル可シ如何トナレハ前既ニ一言シタルカ如ク裁判所ハ訴求者アリテ然後裁判スルノ權利ト義務トヲ生スルモノニ非サレハナリ去レハ第二百七十六條ニ於テモ亦明ニ此原則ヲ揭出スルヿヲ怠ラサリシ同條直チニ二箇ノ變則ヲ設ケタル附帶ノ事件及ヒ公廷內ノ犯

右原則ニ例外ヲ爲スノ場合アリヤ

リ曰ク「辨論ニ因リ發見シタル附帶ノ事件及ヒ公廷內ノ犯

罪ニ付テハ此限ニ在ラス」ト故ニ此二箇ノ場合ニ於テハ非除ヤ訟求者ナシト雖モ裁判所ハ自ラ起テ之レカ裁判ヲ爲スコトヲ得ル者トス然リ而メ玆ニ所謂附帶事件トハ重モニ附帶ノ犯罪事件ヲ指稱スルニアリト雖モ夫ノ民事ニ關スル附帶ノ事件例ヘハ沒收ニ係ラサル差押物品及ヒ賍物等ハ所有者ノ請求ナシト雖モ之ヲ還付スルノ言渡ヲ爲サヽルヿ可カラス(第三百八條)但賠償ニ付テハ之レニ異ナリ設ヒ辯論中發見シタル犯罪ニシテ且他ニ亘額ノ損害ヲ與ヘタルノ證左確著ナリト雖モ其被害者ノ請求ナキ限リハ決シテ賠償ノ言渡ヲ爲ス可カラサルヿ勿論ナリ

辯論中發見シタル附帶事件ニシテ請求ヲ待タス裁判所ニ於テ審理及ヒ言渡ヲ爲サンカ爲メニハ彼ノ犯罪ノ種類ニ因ル裁判管轄ノ規則ニ從ヒ其裁判所ノ管轄若クハ下級ノ裁判所ノ管轄ニ屬スル者タルヿヲ要ス故ニ例ヘハ輕罪ノ公判ニ於テ其受理シタル輕罪事件ノ辨論中之ニ附帶スル重罪事件ヲ發見シタル時ハ此重罪事件ニ付テハ裁判ヲ爲スヿヲ得ス然レ𪜈其發見シタル事件若シ輕罪若クハ違警罪ニ係ル時ハ則チ併セテ之レカ裁判ヲ爲スヿヲ得可キナリ

輕罪裁判所ニ於テ輕罪事件ノ辨論中附帶シタル重罪事件ヲ發見シ又ハ違警罪裁判所ニ於テ違警罪事件ノ辨論中附帶シタル輕罪事件ヲ發見シ若シ其被告人同一ナル時ハ其辯論中發見シタル事件ニ付テ輕罪裁判所又ハ違警罪裁判所ノ管轄ニ屬セサルハ勿論其初メ受理シタル輕罪又ハ違

警罪ノ事件ニ付テモ亦之ヲ管轄スルコトヲ得ス乃チ管轄違ノ言渡ヲ爲サヽル可カラス蓋シ附帶ノ犯罪ハ之ヲ別ツ可カラサルコトヲ曾テ說示シタル所ノ如クニシテ而カモ第三十八條ノ精神ナルヲ以テナリ但同條ニハ「云々同時ニ同一ノ被告人ニ對シ訴アリタル時ハ云々」トアリ今文詞上窮窟ニ之ヲ解釋スル時ハ同時ニ同一ノ被告人ニ對シ起訴ノ手續アリタル塲合ニ限ルカ如シト雖モ余ヲ以テ之ヲ觀ルニ同時ニ同一ノ被告人ニ對シ事件ノ生シタル時ト云フ意義ニ讀テ可ナルカ如シ蓋シ元ト事件ノ生セスシテ裁判ヲ爲スコトアル可カラサルハ事理ノ當然ナル者ニシテ而メ第二百七十六條ノ塲合ニ於テ辯論ニ因リ附帶シタル事件ヲ發見シタル時ハ其發見シタル所爲ノミニ因リ其被告人ニ對シ

テハ既ニ事件ノ生シタルヤ明ナレハナリ今假リニ一步ヲ讓リ單タ起訴ノ手續アリタル塲合ノミニ限リ第三十八條末項ノ適用ヲ爲ス可キ者トスルモ抑々該條ノ適用ニ付キ起訴ノ手續アリタル塲合ト辯論中附帶事件ヲ發見シタル塲合トノ間ニ斯ク逕渭ノ別ヲ寘ク可キ正當ノ理由ハ余ノ未タ發見セサル所ナリ

又辯論中ニ發見シタル附帶事件ノ被告人ト辯論ニ係ル本案ノ被告人ト別人ニシテ而メ其附帶事件ト本案ノ事件トノ區劃ニ因ル裁判管轄ヲ異ニスル塲合ト雖モ其本案事件ト同種ノ犯罪ナル時ハ即チ例ヘハ共ニ輕罪ナル時ハ設ヒ土地ヲ受理シタル裁判所ハ彼レ土地ノ區劃上正當管轄トスル他裁判所ニ此附帶事件ヲ審判セシメンカ爲メ管轄違ノ言

渡ヲ爲ス可キ者ニ非ス乃チ自ラ本案事件ト共ニ之ヲ審判ス可キナリ語ヲ換テ云ヘハ即チ第二百七十六條但以下ノ適用ニ入ル可キ者トス然レ圧設シ他裁判所即チ彼レ附帶事件ニ付キ地ノ區劃上正當管轄トスル裁判所ニ於テ是ヨリ先キ既ニ豫審又ハ公判ニ着手シタル時ハ本案事件ヲ受理シタル裁判所ニ於テハ本案事件ト共ニ之レカ管轄違ノ言渡ヲ爲サヽル可カラス蓋シ犯罪ノ種類ニ因リ裁判管轄ヲ異ニスル二箇ノ裁判所ニ付テハ則チ上等ノ裁判所併セテ之ヲ管轄シ土地ノ區劃ニ因リ裁判管轄ヲ異ニスル二箇ノ裁判所ニ付テハ則チ最初豫審又ハ公判ニ着手シタル裁判所ニ於テ之ヲ管轄ス可キコト余カ曾テ第四十四條ノ講義ニ詳悉シタル所ノ如クナレハナリ（四百三十六頁以下參合）

夫レ本案事件ト附帶事件トヲ元來其管轄ヲ異ニシ又其被告人ヲ別ニスルニ拘ラス法律ハ強メテ之ヲ同一ノ裁判所ニ併合スルヿ素ト其精神ナリ況ンヤ同一ノ被告人ニ係ル塲合ニ於テヲヤ之ヲ一箇ノ裁判管轄ニ屬セシメントスルヿ洵ニ明ナリト云フ可シ

若シ附帶事件ノ豫審ヲ必要ナリトスル時ハ如何之ヲ定メタルハ即チ第二百七十六條ノ末項ナリ曰ク「本案ノ裁判ヲ停止スルヿヲ得」ト茲ニ所謂豫審トハ夫ノ眞乎ノ豫審ニシテ即チ豫審判事ノ爲ス可キ者ト眞乎タル豫審ニアラスシテ即チ公判ニ於テ爲ス審査トヲ汎稱シタル者トス而メ其何レノ塲合タルヲ問ハス同時ニ裁判ヲ爲スガ爲メ本案ノ裁判ヲ停止スルヿヲ得可シ然レ圧或ル塲合ニハ敢テ本案

ノ裁判ヲ停止スルヿヲ必要トセサルヿアリ例ヘハ本案ノ辯論ノ既ニ充分ニシテ附帶ノ審査ノ如何ナルニモセヨ毫モ本案ノ裁判ニ影響スルヿナキノ認定ヲ爲シ得ル場合ノ如キ是ナリ此場合ニ於テ徒ラニ本案ノ裁判ヲ遷延ス可カラサルヿ勿論ニシテ即チ該條「停止スルヿヲ得」ト云ヒテ其停止スルト否トヲ裁判官ニ一任シタル所由ナリ

又公廷內ノ犯罪ハ一種特別ナル現行犯ヲ爲スノミナラス公廷內ノ取締ニ抵觸シタル犯罪ナルカ故ニ設ヒ別ニ起訴ノ手續ヲ爲ス者ナシト雖モ裁判所ハ自ラ起テ之レカ裁判ヲ爲スヿヲ得可シト定メタル者ナリ余ハ姑ク之ヲ措キ公廷內ノ取締ヲ講義スルニ際シテ詳悉スヘシ

豫審判事ノ爲ス言渡ニ關シテモ亦不告不理ノ原則ニ例外

豫審ニ關シテモ不告不理ノ原則ニ例外ヲ爲スノ場合アリヤ

ヲ爲ス場合アリ先ツ現行ノ重罪輕罪アル場合ニ於テ豫審判事檢証調書ヲ作リタル時ハ檢事ノ起訴ナク(シテ法律上公訴受理シタルモノト做スカ故ニ(第二百二條)此場合ヲ算入セサルモ彼ノ証人出廷宣誓ヲ肯セス又ハ宣誓シテ陳述ヲ肯セサル場合(公判ニ於テノ證人ニ付テモ亦同一ノ規定アリト雖モ爰ニ述フル所ハ豫審ニ於テノ證人ニ就テノミ云ヘルナリ)ノ如キハ別ニ公訴ノ起ルヿナク(事實及法律上)單ニ豫審判事ニ於テ刑法ノ定ムル所ニ從ヒ刑ノ言渡ヲ爲ス可キ者トスル(第百八十三條)カ故ニ到底前述ノ原則ニ對スル例外ノ一ニ措カサルヿヲ得サルナリ

又豫審ノ終結言渡ニ對スル故障中會議局ニ於テ附帶ノ犯罪ニ付キ豫審ヲ受ケサル者アルヿヲ發見シタル時ハ職權

呼出ニ應セサル證人又ハ鑑定人ニ對スル罰金ノ言渡ハ不告不理ノ原則ニ例外ヲ爲スヤ

チ以テモ判事一名チシテ豫審ノ報告書等ニ依リ故障ト共ニ之チ判決ス可キノ規定(第二百五十五條)アルカ故ニ亦前者ト等シク一箇ノ例外チ爲ス者ト謂フ可シ

之チ要スルニ前ノ證人宣誓チ肯セス又ハ宣誓シテ陳述チ肯セサル場合(即チ第百八十三條ノ場合)ハ其性質上彼レ第二百七十六條ノ公廷內ノ犯罪ニ均シク(公判ノ證人ニ付テハ殊ニ然リトス)後ノ附帶ノ犯罪ニ付キ豫審チ受ケサル者アル場合(即チ第二百五十五條ノ場合)ハ又彼レ第二百七十六條ノ辯論ニ因リ發見シタル附帶ノ事件ニ均シキナリ

余ハ茲ニ注意ス可キ二箇ノ場合チ述ヘシ

先ツ證人又ハ鑑定人故ナク呼出ニ應セサル場合ニ裁判所又ハ豫審判事ノ爲ス罰金ノ言渡ハ素ト起訴者ナクシテ爲

スル罰金ノ言渡ハ不告不理ノ原則ニ例外ヲ爲スヤ

ス刑ノ言渡ナリト雖モ之チ前述不告不理ノ原則ニ對スル例外チ爲ス者ト云フ可カラサルコトレ其一ナリ蓋シ此場合ノ制裁タル彼レ正當ノ故ナクシテ呼出ニ應セサル者ニ對シ其呼出狀チ發シタル官廳又ハ官吏ニ於テ自ラ之チ言渡スコチ法律上認許シタルニ過キス即チ審査ノ遲延セサランカ爲メ又ハ審査ノ材料チ失ハサランカ爲メ强ユルニ此制裁チ以テシ又場合ニ依リ自ラ言渡シタル制裁チ取消スコチモ得ル等全ク一種特別ノ規則ニシテ自カラ他ノ刑罰ニ異ナル所アレハナリ

又會議局ニ於テ故障ノ取調中共犯ノ起訴チ受ケサル者ア

ルコチ發見シタル時ハ附帶ノ犯罪ニ付キ豫審チ受ケサル者アルコチ發見シタル場合ト同シク元來起訴者ナキニ拘

ラス豫審ニ着手スヿ可キヿ揭テ第二百五十五條ニ示セリト雖モ亦不告不理ノ原則ニ對スル例外ナリト云フ可カラサルヿ是レ其二ナリ

人或ハ疑テ云ハン夫レ第二百五十五條ニハ「會議局ニ於テ故障ノ取調中共犯ノ起訴ヲ受ケサル者アルヿ、附帶ノ犯罪ニ付キ豫審ヲ受ケサル者アルヿヲ發見シタル時ハ云々」ト云ヒ共犯者ト附帶ノ犯罪トヲ同視シタルニ拘ハラス一ヿ不告不理ノ原則ニ對スル例外ナリト云ヒ一ヿ例外ニアラスト云フハ如何惟フニ前者是ナラハ後者ハ則チ非ナリ後者是ナラハ前者ハ則チ非ナリ夫子必ス一ニ此ニ居ント又云、第二百七十六條ニハ附帶ノ事件及ヒ公廷内ノ犯罪ノ事ヲ言ヒテ言、辯論ニ因リ發見シタル共犯ノ場合ニ及ハス然レハ裁判所ニ於テ辯論ニ因リ發見シタル共犯者ニ付テハ檢事ノ起訴アルニ非サレハ則チ裁判スルヿヲ得可カラストスルノ意ナル乎ト或者ノ言甚タ非ナリ居レ吾レ之ヲ語ケン

抑々此二箇ノ疑問ハ唯タ一言以テ之ヲ氷解セシムルニ足ラン○ノミ曰ク裁判所ノ公訴ヲ受クルヤ事件ニシテ人ニ非スト是ナリ今少シク之ヲ詳言センニ元來裁判所ニ於テハ訴ヲ受ケサル事件ニ付キ裁判ヲ爲スヿヲ得サル者ナリト雖モ其最初受理シタル被告人以外ノ人ニ對シテ裁判ヲ與フ可カラサル者ニアラス何トナレハ裁判所カ最初受理シタルハ犯罪事件ノ全體ニシテ即チ又總テノ被告人ニ對スル公訴ナルカ故ニ其被告人ノ登初發覺シタルト中コロ發

覺シタルトハ毫モ問フ所ニ非サルノミナラス抑々被告事件ヲ裁斷センニハ必ス其事件全體ニ關シテ精密ナル審査ヲ爲シ其事件ニ係ル所爲其者ヲ裁判ス可キ者ナレハナリ然リ而メ今試ニ最初公訴ノ際發見セラレサリシ共犯人ハ則チ未タ公訴セラレサル者ナリト假定セン乎裁判所ハ受理シタルハ則チ犯罪事件其者ニ非スシテ寧ロ被告人其者ナリト云フニ結落スルニ至ラン世間豈ニ此ノ如キノ法理アランヤ況ンヤ我治罪法ノ規定明カニ被告事件ノ受理云々ト云ヒテ被告人ノ受理云々ト云ヘル者ナキニ於テヲヤ其レ然リ然ラハ則チ大凡共犯者ハ彼レ附帶ノ犯罪ノ如キ單ニ牽連シタル筋合アルノミニテ元來殊別ノ犯罪ト同視スルヿヲ得サルヤ晰ケシ是レ不告不理ノ原則ニ對スル例

外ニ非スト云ヘル所以ナリ依此觀之第二百七十六條ニ於テ共犯云々ノ語ナシト雖圧若シ共犯者アルヿヲ發見シタル時ハ併セテ之レカ裁判ヲ爲シ得ルヿ復タ多辯ヲ要セサル可シ然リ而シテ特リ第二百五十五條ニ於テ故ラニ「共犯ノ起訴ヲ受ケサル者云々」ト記載シタル者ハ更ニ判事一名ヲシテ豫審ヲ爲サシムルヿヲ得ルヲ示サンカ爲メニ外ナラサルノミ

裁判所ニ於テ事件ヲ受理シタル時ハ順次之ヲ書記局ノ簿冊ニ登記シ其登記ノ序次ニ從ヒテ公判ニ付スルヲ常例トス然レ圧裁判所長ハ强メテ未決勾留ノ日數ヲ減縮センヿニ注意セサル可カラサルカ故ニ時ニ勾留者アル事件ト勾留者ナキ事件トノ順序ヲ變換スルノ權アルノミナラス必

要ナル證人疾病若クハ旅行等ノ爲メ出廷スル能ハサルノ恐アルカ又ハ其他重要ナル事由ノ爲メ檢察官其他訴訟關係人ノ請求アリタル時モ亦順序ヲ變換スルヲ得可キナリ（第二百六十二條）

公廷ノ取締

公廷ノ取締

裁判長ハ審査辯論ヲ整理シ且公廷內ノ秩序威嚴ヲ保維スルノ職務アル者ナレハ乃チ諸般ノ取締ノ爲メ相當ノ處置ヲ爲スノ權利アリ義務アリトス

若シ被告人公廷ニ於テ暴行又ハ喧噪ヲ爲シ辯論ヲ妨礙ス

被告人公廷ニ於テ暴行等ヲ爲シ辯論ヲ妨碍スル場合ニ於テハ裁判長ハ如何ナル權

ル時ハ裁判長ヨリ再度マテ告戒ヲ爲シ仍ホ之ニ從ハサル時ハ裁判所（違警罪裁判所及ヒ現今輕罪裁判所ニ於テ一名ノ裁判官ヨリ組成セラルヽヲ以テ其裁判官ハ同時ニ裁判長タリ又裁判所タリ又重罪裁判所控訴裁判所其他ノ裁判所ニ於テハ數名ヲ以テ裁判所ヲ組成スルヲ余曾テ之ヲ述ヘタリ固ヨリ裁判長ト同視ス可カラス）ニ於テ檢察官ノ請求ニ因リ又ハ職權ヲ以テ被告人ヲ退廷セシメ若クハ勾留スルノ言渡ヲ爲ス可キ者トス但爰ニ被告人ヲ退廷セシムルトハ即チ其被告人現ニ未決勾留中ノ者ニ係ル時ハ之カ退廷ヲ言渡シテ再ヒ入監セシム可ク若シ未決勾留中ノ者ニ非サル時ハ之ヲ公廷ヨリ排斥スルノミ又勾留スルトハ未決勾留中ニアラサル被告人暴行又ハ喧噪ヲ爲シタルカ爲メ一時之ヲ勾留シテ其辯論ノ妨礙ヲ爲サヽラシムルノ意義ニ解釋ス可キナリ若シ然ラスシテ「勾留スルヲ得」ナル文詞ヲ以テ未決勾留中ノ被告人ニモ亦之ヲ適用セント

スル時ハ甚タ奇怪ナル結果ヲ見ルニアルニ至ラン何者既ニ未決勾留中ニ在ル被告人ニ係ル時ハ或ル場合ニ於テ一時勾留スルヲ得ルニ非スシテ必ス勾留ヲ存セサル可カラサレハナリ(第二百六十七條初項)

被告人ヲ退廷セシメ若クハ勾留シタル場合ニ於テハ其被告人ハ法律上辨論ノ權利ヲ拋棄シタル者ト看做ス是レ其再度マテ告戒ヲ受ケテ仍ホ暴行又ハ喧噪ヲ停メス辯論ノ妨礙ヲ爲シタルニ由ル故ニ被告人ハ現ニ公廷ニ在ラサルニ拘ハラス對審トシテ引續キ辯論及ヒ裁判言渡ヲ爲スヲ得可キ者ト爲セリ去レハ被告人ハ彼レ闕席裁判言渡ニ於ケルカ如ク其言渡ニ對シテ故障ヲ爲スヲ得ス只タ通常ノ對審裁判言渡ニ於ケル上訴ヲ爲シ得ルノミ(同條第二

項)

然レ𪜈其辨論當日局ヲ結ハスシテ二日以上ニ渉ル時ハ被告人ハ其間自ラ悔悟スルヿアル可ク苟モ悔悟シテ辯論ノ妨礙ヲ爲サヽル時ハ其辯論ノ權利ヲ永久ニ剝奪ス可キノ理由ナク又必要ナシ故ニ被告人ヲシテ辯論及ヒ裁判言渡ニ立會ハシメサル可カラス若シ此手續ヲ爲サスシテ辯論及ヒ判言渡ヲ爲シタル時ハ無論之ニ對シテ故障スルヿヲ得可シ但シ其更ニ出廷シタルニ當リ又々前同樣ノ所爲アリタル時ハ復タビ退廷若クハ勾留ヲ爲シ得ルヿ固ヨリ言ヲ竢タサルナリ(同條末項)

又被告人以外ノ者即チ民事原告人、辯護人、證人、鑑定人若クハ傍聽人ニシテ稱讃誹謗其他辯論ヲ妨礙スル者アル時ハ

裁判長ハ之ヲ制止シ又ハ退廷セシムルコヲ得(第二百七十二條)而メ此場合ニ於テ此等取締ノ權ヲ舉テ裁判長一人ニ委シ裁判所ノ處分ニ屬セサル所以ノモノハ他ナシ彼レ被告人ヲ退廷セシムル處分ノ如クニ敢テ被告人ニ貴重ナル辯護ノ權ヲ失ハシムルコトナキニ由ル然レ𪜈其退廷ヲ命シタル者若シ重罪事件ノ辯護人ナルカ(第三百八十一條參看)又設ヒ重罪事件ニ非サルモ被告人ノ特ニ任シタル辯護人ナル時ハ當日ノ辯論ヲ延期セサル可カラサルモノト思惟セラル

公廷ニ於テ裁判官檢察官若クハ原被告人等ニ對スル侮辱誹毀ノ罪其他惣テノ輕罪又ハ違警罪ヲ犯シタル者アル時ハ其犯人ノ被告人タルト辯護人若クハ傍聽人タルトヲ問ハス又其身分ノ如何ニ拘ラス裁判長ノ命令ニ因リ之ヲ取押ヘ檢察官ノ意見ヲ聽キ即時ニ裁判ヲ爲スカ又ハ次ノ公判ニ付スルノ言渡ヲ爲シ書記ハ其犯罪アリタルコト及ヒ裁判長ノ施シタル處分ニ付キ即時ニ調書ヲ作ル可キ者トス(第二百七十三條)

若又重罪ヲ犯シタル者アル時ハ裁判長ハ即時ニ犯人及ヒ見證人等ヲ訊問シテ調書ヲ作リ裁判所(裁判長ニアラス)ニ於テハ檢察官ノ意見ヲ聽キ豫審判事ノ取調ヲ受ケシメンカ爲メ之ヲ同官ニ送付スル可キ者トス(第二百七十五條)

余ハ今茲ニ公廷內ノ犯罪ニ係ル治罪手續ト通常ノ犯罪ニ係ル治罪手續トノ間ニ存スル差異ヲ簡言セン

先ッ重罪事件ニ付テハ第二百七十五條ノ規定スル所ニ據レハ則チ別ニ公訴提起ノ手續ナクシテ公訴起ルノ一事ニ在リ而メ本條ニ規定セル裁判長ニ於テ被告人及ヒ證人ヲ訊問シ調書ヲ作ル等ノ規則タル彼ノ現行犯ノ場合ニ於テ豫審判事カ檢證調書ヲ作ルニ因リ公訴ヲ受理シタルモノト做スノ規則ニ類似スルト雖モ抑々公判ノ裁判官ニ於テ右等ノ處分ヲ爲ス可キ者トシタルハ事ノ最モ異例タルヲ知ル可シ而シテ其直チニ裁判ヲ爲サス且ツ特ニ裁判所ニ於テ檢察官ノ意見ヲ聽キ通常ノ規則ニ從ヒ裁判スルカ爲メ豫審判事ニ送付スルノ言渡ヲ爲ス所以タル是レ他ナシ事件ノ重罪ニ係ルカ爲メ特ニ鄭重ナル手續ヲ採リタルニ外ナラサルナリ

輕罪及ヒ違警罪事件ニ付テハ第二百七十三條及ヒ第二百七十四條ニ其手續ヲ規定セリ即チ左ノ如シ

第一　公訴提起ノ手續ナクシテ直チニ審判ヲ爲シ得ル事

第二　被告人ノ身分ノ如何ニ拘ハラス裁判長ノ命令ニ因リ之ヲ取押フル事

身分トハ即チ皇族(是レ高等法院ノ管轄ス可キ者)軍人(コレ軍法會議ノ管轄ス可キ者)敕奏任官有位(從六位以上)帶勳(勳六等以上)華族(是レ奏聞ヲ要スル者)等ノ身分ヲ云フ而メ此等ノ者ハ通常何レモ特別ノ管轄アリ又ハ審判手續アルニ關ハラス公廷内ノ輕罪違警罪ニ該ル時ハ常人ト少シモ區別スル所ナキナリ

又外國人ハ即チ外國人タルノ身分ヲ有スル者ニシテ玆ニ云ヘル身分ノ中ニ入ル可キ者ナリト雖モ治外法權ノ約存在スル間ハ之ヲ度外ニ置カサルヲ得ス但シ取押フルコトヲ得可キハ勿論ナリト信スルナリ

第三　裁判權限ヲ擴メタル事

即チ違警罪ニ付キ終審ノ裁判ヲ爲シ又輕罪ニ付キ始審ノ裁判ヲ爲ス輕罪裁判所其他上等ノ裁判所ニ於テハ輕罪ニ付キ終審ノ裁判ヲ爲ス可キ者トス所謂上等ノ裁判所トハ即チ重罪裁判所控訴裁判所高等法院大審院ヲ汎稱シタル者ナリ而メ違警罪裁判所ニ於テ違警罪ニ付キ終審ノ裁判ヲ爲シ輕罪ニ付キ始審ノ裁判ヲ爲スコト及ヒ輕罪裁判所ニ於テ輕罪ニ付キ終審ノ裁判ヲ爲スノ規則ハ甚タ著シキ特例ヲ爲スモノト云フ可シ法律ニ於テ此裁判權限ニ關スル特例ヲ設ケタルハ他ナシ公廷內ノ犯罪ハ現行犯中ノ最モ著明ナル者ニ係ルヲ以テ通常ノ裁判權限ヲ擴メテ裁判ヲ爲サシムルモ決メ事實ヲ誤ルカ如キノ患ナカル可ク加之ナラス公廷ニ於テ犯罪ヲ敢テスル者ノ如キハ裁判所ノ威嚴ヲ保タンカ爲メ直チニ之ヲ處罰シ以テ速ニ懲戒ノ實ヲ擧クルヿヲ必要トスルニ由ルナリ」

然レ𪜈重罪裁判所控訴裁判所等ニ於テ輕罪ニ付キ終審ノ裁判ヲ爲スヿハ別ニ特例ト稱ス可キ者ニアラス蓋シ重罪裁判所及ヒ控訴裁判所ニ於テ輕罪ニ付キ終審裁判ヲ爲スヿハ寧ロ常則タルヲ以テナリ故ニ此規定ヲ以テ通常ノ規則ニ異ナレリトスルハ單ニ事實審判ニ付キ始審ノ裁判所

チ經過ス可キ規則ニ反スルニ在ルノミ

第四　公廷內ニ於テ犯シタル輕罪違警罪ノ審判ニ付テハ別ニ公判始末書ヲ作ラサル事

之ヲ治罪手續ニ關シ通常ノ犯罪ニ異ナル點ナリトス

被告人ト被告人ハ如何

被告人ハ該當スヘキ刑ノ如何ニ因リ何ヲ治罪手續ニ出廷特ニ義務ノ關シ差異アリヤ

被告人トハ社會刑罰權ノ趣旨ニ因リ立法者カ制定シタル法律即チ禁止命令ニ違犯シタル者ノ謂ナリ而メ其罰金以下ノ刑ニ該ル者タリトシテ裁判所ニ訴ヘラレタル者ノ謂ナリ而メ其罰金以下ノ刑ニ該ル者タリ又ハ禁錮以上ノ刑ニ該ル者タルニ因リ法律ノ規定スル所同シカラス先ツ罰金以下ノ刑ニ該ル可キ被告人ナル時ハ被告人ハ自ラ出廷スルニ及ハス代人チ以テ呼出ニ應スルヿチ得可シ（第三百二十二條第三百四十九條）然レ𪜈禁錮以上ノ刑ニ該ル者ナル時ハ疾病アルニ非サレハ必ス自ラ呼出ニ應シテ出廷スルノ義務アリトス

總テ被告人ハ前述ノ區別ニ從ヒ自ラ出廷スルト代人チシテ出廷セシムルトチ問ハス裁判所ヨリ出廷ス可キノ告知チ受ケタル時ハ必ス之レニ應セサル可カラサルノ義務アリトシタルハ是レ他ナン抑々裁判所ハ犯罪ノ事實ト被告人ノ情狀トチ審明シ之レカ判定チ下スノ職務チ有スル者ニシテ固ヨリ片言チ聽テ獄チ折ム可カラサルノ道義アルノミナラス闕席裁判ハ實ニ社會ト被告人ト共ニ損害チ被フルヿ屢々ナルニ由ル何チカ社會ノ損害チ來タスヿアリト云フ乎曰ク他ナシ設ヒ闕席裁判チ爲シタリトテ一タヒ被告人ヨリ故障チ爲ス時ハ則チ其言渡ハ無效ト爲ルカ故

ニ裁判所ハ其審判ヲ復タビセサルヲ得ス而メ裁判言渡ノ元來事實及ヒ法律上秋毫モ批難ス可キ點ナキニ拘ハラス妄リニ不服ヲ唱ヘテ萬一ニ僥倖シ闕席裁判ニ滿足ヲ表セサルハ滔々タル被告人ノ常態ナリ夫レ徒ラニ無益ノ費用ト事務トヲ二重ニス社會ノ損害ニ非スシテ何ソヤ何ヲカ被告人ニ損害ヲ來タスヿアリト云フ乎曰ク他ナシ被告人出廷セサレハ事情審カナラス事情審カナラサレハ非除ヤ檢察官ノ公平ナル起訴ト裁判官ノ熟練ナル裁判ヲ以テスルモ亦或ハ誤謬ナキヲ保セス誤謬ノ裁判ニ因テ被告人ニ不利ナラン乎被告人ハ其言渡ニ對シテ故障スルヿヲ得可シト雖モ其言渡後ニ於ケル無罪ノ辯護ハ果メ能ク容易ニ裁判官ノ心證ヲ動カスヿヲ得可キヤ否ヤ蓋シ未タ曾テ刑

ノ言渡ヲ受ケサル者ニ比シテ更ニ一層困難ナル可シ被告人ノ損害ニ非スシテ何ソヤ況ンヤ誤テ有罪ノ人ヲ漏ラスハ無辜ノ民ヲ罰スルト共ニ法律ノ尊嚴ヲ傷ケ社會ノ損害ヲ來タスヿ更ニ焉ヨリ甚シキモノアルヲヤ法律カ被告人ヲシテ出廷ノ義務ヲ負ハシムルモ亦宜ナリト謂フ可シ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告人疾病アルニ非スシテ出廷ヲ肯セサル時ハ强テ之ヲ引致スルヿヲ得ヘシ若シ出廷シテ辯論スルヿヲ肯セサル時ハ之ヲシテ强テ辯論セシムルヿヲ得サルモ然カモ亦被告人ノ頑慢ナルカ爲メ曠日遷延ス可キニ非サルヲ以テ已ムヿヲ得ス被告人ハ辯論ノ權能ヲ拋棄シタル者ト看做シ對審トシテ裁判言渡ヲ爲ス可キ者トセリ今其正條ヲ茲ニ掲ケン

第二百六十五條　被告人ハ公廷ニ於テ身體ノ拘束ヲ受クルヿナシ但守卒ヲ置クヿアル可シ

禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告人疾病アルニ非スシテ出廷ヲ肯セサル時ハ之ヲ引致スルヿヲ得若シ出廷シテ辯論スルヿヲ肯セサル時ハ對審トシテ裁判言渡ヲ爲ス可シ

第二百六十五條第二項ニ「云々之ヲ引致スルヿヲ得」トアリ此得ノ意義如何

本條第二項ニ於テ「之ヲ引致スルヿヲ得」ノ文詞アルヲ以テ或ハ其引致スルト引致セサルトハ一ニ裁判所ノ隨意ニ在ル者ノ如ク解スル者ナキニアラスト雖圧是レ恐ラク法律ノ眞旨ヲ得タル者ニ非サル可シ蓋シ法律ニ於テ闕席裁判ヲ爲スヿ實ニ萬止ムヿヲ得サル塲合ニ於テノミ之ヲ許スノ精神ナルカ故ニ若シ其對審裁判ニ到ル可キカ爲メ尙ホ

竭ス可キノ手段方法アラハ强メテ之ヲ竭シ眞ニ所謂已ムヿヲ得サルニ至リ此ニ始メテ闕席裁判ノ方法ヲ採ル可キノミ今夫レ被告人カ好意ニ自ラ出廷セサリシノ一事ヲ以テ直チニ闕席裁判ヲ爲スノ外復タ施ス可キ方策ナシトスルカ如キハ余ハ未タ其可ナルヲ視ス寧ロ已ムヲ得サルニアラス好ンテ自ラ已マサル者ナリト謂ハンノミ奈何トナレハ公力ヲ以テ之レニ踵クノ良法ヲ遺セハナリ去レハ余ハ本條所謂「引致スルヿヲ得」トハ爰ニ裁判所ノ由ル可キ處分ノ隨意ナルヿヲ示シタル者ニ非スシテ則チ其權利ヲ明ニシタル者、更ニ之ヲ詳言スレハ本條第一項ニ「被告人ハ公廷ニ於テ身體ノ拘束ヲ受クルヿナシ」アルヲ承ケテ然レ圧若シ故ナク出廷ヲ肯セサル時ハ裁判所ハ設ヒ公力ニ藉ル

モ強テ之ヲ出廷セシムルノ權アリトノコトヲ示シタルノ趣旨ナリ即チ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告人故ナク出廷ヲ肯セサル時ハ常ニ之ヲ引致ス可ク引致セサルコトヲ得可カラスト解釋セサルヲ得サルナリ

然ルニ今本條ヲ解釋スルニ前述ノ如クナル時ハ又玆ニ本條ト第二百六十九條ノ規則ト兩立シテ相戻ラサル所以ヲ演フルノ要アル可シ蓋シ或ハ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告人疾病アルニ非スシテ出廷ヲ肯セサル時常ニ之ヲ引致ス可シトスル時ハ其豫審終結ノ言渡又ハ呼出狀ヲ本人ニ送達シタルノ證ナク問ハサル可キカ故ニ又到底闕席裁判ヲ爲スノ時機ナカル可ク隨テ第二百六十九條ニ豫審終結ノ言渡書又ハ呼出狀ヲ本人ニ送達シタルノ證ア

ルニ非サレハ闕席裁判ヲ爲ス可カラス」ト云ヘル規則ナシテ無用ノ長物タラシムルニ至ル可シトノ疑問ヲ生スルコアル可ケレハナリ

若シ果メ斯カル疑問ヲ發スル者アラン乎余ハ是レソ本條ヲ適用ス可キ場合ト第二百六十九條ヲ適用ス可キ場合ト判別セサルノ愆ニ坐スル者ナリト云フコヲ憚カラサル可シ抑々本條第二項ノ規定ハ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告人未決勾留中ニ在ルト保釋責付中ニ在ルト又ハ登初ヨリ勾留セラレサル者ナルトニ別ナク要スルニ實際所在ノ分明ニシテ苟クモ之ヲ引致セントスレハ則チ引致スルヲ得可キ場合ニ適用ス可キ者ナリ第二百六十九條第一項ノ規則ハ則チ之レニ異ナリ元來勾留セラレサリシ者若ク

ハ保釋責付中ニ在ル者ニシテ豫審終結ノ言渡書又ハ呼出狀ノ送達ヲ受ケタル後例ヘハ逃亡シテ出廷セス即チ實際引致セント欲スルモ引致スル能ハサル場合ニ適用ス可キ者ナルカ故ニ二者ノ間自カラ徑庭スル所アルヤ晰ケシ」然リ而メ此後ノ場合ニ於テ單ニ呼出狀ヲ被告人ノ住所若クハ親屬等ニ送達シタルノミヲ以テ未タ闕席裁判ヲ爲スニ充分ナル手續ヲ盡シタリト爲サヽル所以ノ者ハ他ナシ輕忽ニ裁判セス成ル可ク被告人ノ出廷ヲ得ンカ爲メノ趣旨ニ外ナラサルナリ然リト雖モ被告人ニシテ若シ故ラニ其所在ヲ韜晦セハ之ヲ逮捕スルノ期固ヨリ逆賭ス可カラス今夫レ無限不定ノ逮捕ヲ望ンテ爲メニ裁判ヲ遷延スル者トセン乎之ヲ迂ト云ハスシテ將タ何トカ云ハン於此乎

闕席裁判ヲ爲スニ付テモ被告人ニ該當スヘキ刑ノ如何ニ因テ治罪上ノ差異ナキヤ

所謂已ヲ得サルノ方法即チ闕席裁判ノ窮策ヲ擇フニ至ル然ルモ法律ハ尙ホ鄭重ノ手續ヲ定メ實際被告人ニ於テ被告事件ノ公訴起リ居ルコヲ知リテ出廷セサル者ナルノ證アルカ若クハ法律上被告人ニ於テ被告事件ヲ知了セリト看做サルヽ方法ヲ行ヒタル上ニ非サレハ未タ俄ニ闕席裁判ヲ爲スコトヲ許サス所謂實際被告人カ公訴事件ヲ知了シタルノ證トハ即チ豫審終結ノ言渡又ハ呼出狀ヲ被告本人ニ送達シタルノ證ニシテ（第二百六十九條第一項）又法律上被告人カ公訴ノ起リタルヲ知了セリト看做スヘキ方法トハ即チ裁判所ニ於テ猶豫ノ期限ヲ定メ其期限内ニ出廷セサル時ハ闕席裁判ヲ爲ス可キ旨ノ告知書ヲ其親屬若クハ戸長ニ送達スル等ノ手續（同條第二項）ヲ云フ而メ親屬戸

長等ハ成ル可ク本人ニ言渡書、呼出状若クハ告知書ヲ傳達スルノ手續ヲ爲ス可キヿ固ヨリ論ヲ竢タス又被告人ノ住所本籍出生地等何レモ不分明ナル場合ニ付テハ法律上別ニ豫定シタル方法ナシト雖モ此場合ニ於テハ余ハ前キニ被告人ヲ勾留シタル監獄署ニ送達シ若又未タ勾留シタルヿナキ者ナル時ハ其裁判所ノ門前ニ掲示スルヲ以テ充分ナルヘシト思惟スルナリ

之ヲ要スルニ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告人故ナク出廷ヲ肯セサル場合ニ於テ其所在分明ナル時ハ必ス公力ニ藉リ強テ之ヲ引致ス可ク若シ又所在分明ナラサル時ハ其豫審終結ノ言渡書又ハ呼出状ヲ本人ニ送達シタルト否トニ依リ前述ノ區別ニ從ヒ或ル手續ヲ盡シタル上闕席裁判ヲ

爲シ得ルノミ去レハ余ノ解釋ニ依レハ彼レ未決勾留中ノ被告人ハ常ニ引致スルヿヲ得ル者ナレハ決メ闕席裁判ヲ爲ス可キ場合ナシト雖モ若シ或ル論者ノ如ク本條第二項ノ「引致スルヿヲ得」ノ文詞ヲ解釋シテ其引致スルト否トハ一ニ裁判所ノ意思ニ存スト爲ス時ハ未決勾留中ニ在ル被告人モ時ニ或ハ闕席裁判ヲ受クルヿアリトノ論決テ爲サルヲ得サルノ結果ニ至ラン豈ニ復タ奇怪ナラスヤ

故ナク出廷セサル被告人ヲ引致スルヿヲ得ルハ單ニ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ事件ニ限ル蓋シ主刑罰金科料ニ該ル可キ者ナル時ハ元來其主刑スラ尚ホ身體ノ拘束ヲ受ク可キ者ニ非サルヲ因リ之ヲ引致スルヿヲ許サヽルモノ歟前既ニ述ヘタルカ如ク凡ソ闕席裁判ハ容易ニ之ヲ爲ス可キ

者ニアラサルノミナラス彼ノ證人再度ノ呼出ニ應セサル
ニ因リ公判ヲ延期シタル時ハ本案事件ノ禁錮以上ノ刑ニ
該ル可キ者ナルト罰金以下ノ刑ニ該ル可キ者ナルトヲ問
ハス均シク勾引狀ヲ發ス可シトスル第二百九十六條ノ規
定ニ比較シテ之ヲ觀レハ設ヒ罰金以下ノ刑ニ該ル可キ被
告人ト雖モ呼出狀ヲ受ケテ故ナク出廷セス且實際勾引ス
ルコトヲ得可キ場合ニ於テハ社會ノ爲メ將タ被告人ノ爲メ
之ヲ引致シテ裁判ヲ爲スノ優レルニ若カサルカ如シ
第二百六十九條ニ規定シタル闕席裁判ヲ爲スニ付テノ制
限即チ豫審終結ノ言渡書又ハ呼出狀ヲ本人ニ送達シタル
ノ證アルヲ要スルコト若クハ裁判所ニ於テ猶豫ノ期限ヲ定
メ告知書ヲ發スルノ規則ハ亦禁錮以上ノ刑ニ該ル可

キ被告人ニ付テノミ定メタル者ナルカ故ニ之ヲ罰金以下
ノ刑ニ該ル可キ被告人ニ適用スルヲ得ス而メ其罰金以
下ノ刑ニ該ル可キ被告人公判ノ日時ニ出廷セサル時ハ之
ヲ奈何ス可キ乎他ナシ直チニ闕席裁判ヲ爲ス可キノミ即
チ豫審終結ノ言渡書又ハ呼出狀ヲ本人ニ送達シタルノ證
アルヲ要セス第二十三條ニ規定シタル送達方法ヲ以テ既
ニ充分ナリトス又別ニ猶豫ノ期限ヲ定メ告知書ヲ發スル
等ノ手續ヲ要セサル者トス是レ第三百三十一條(違警罪ノ
場合)ニ規定シタル所ナリ然レ
ト余ハ立法上第二百六十五條ニ付キ意見ヲ演ヘタルカ如
ク可成的闕席裁判ヲ爲サヽランコトヲ欲スルカ故ニ其趣旨
ヲ擴充シテ第二百六十九條ノ規則ハ禁錮以上ノ刑ニ該ル

可キ者タルト否トニ拘ラス齊シク之ヲ適用スルルノ可ナルヲ信スルナリ何トナレハ該條ハ要スルニ闕席裁判ノ容易ニス可カラサルノ趣旨ニ成リタル者ナレハナリ

第二百七十條ノ規則ハ直チニ第二百六十九條ノ「禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告人云々」ノ規則ニ續キ揭ケアルヲ以テ或ハ罰金以下ノ刑ニ該ル可キ被告人ニ付テハ之ヲ適用ス可カラストノ感ヲ懷ク者ナキヲ保セサル可シ然レ𪜈此レ畢竟鹵莽ノ速了ノミ法律ノ趣旨ハ其罰金以下ニ該ル者タルト禁錮以上ノ刑ニ該ル者タルトハ敢テ玆ニ問フ所ニ非サルナリ故ニ設ヒ罰金以下ノ刑ニ該ル可キ被告人ト雖𪜈闕席シタル時ハ決メ辨護人ヲ用フルヲ許サス而メ罰金以下ノ刑ニ該ル可キ被告事件ニ付テハ第二十三條ニ從ヒ

送達アリタル時又禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ被告事件ニ付テハ第二百六十九條ノ手續アリタル時ハ被告人ノ親屬故舊ハ其出廷スルコト能ハサルノ事由例ヘハ商用ノ爲メ遠國ニ在ルヿ又ハ疾病ニ罹リタルヿ等ヲ證明シテ出廷ノ延期ヲ請フヿヲ得可シ而メ裁判所ニ於テ其事由ヲ正當ナリト認ムル時ハ檢察官ノ意見ヲ聽キ之レカ公判ヲ延期スル旨ヲ言渡ス可キナリ但法文ハ「裁判ヲ延期スルヿヲ得」トアレ𪜈此場合ニ於テ審査辯論裁判即チ公判ヲ延期スルノ意タルヤ毫モ疑ナカル可キナリ

右被告人ノ出廷スルヿ能ハサル事由中ニハ第二百六十八條ニ揭載セル被告人ノ精神錯亂シタル場合ヲ包含スルヿ毫モ疑ナシ何者精神錯亂者ハ代人ヲ委任スルノ能力タモ

亦有セサレハナリ但被告人ノ疾病ニ因リ出廷スルヿ能ハサルノ一事ニ付テハ或ハ之ヲ出廷ノ延期ヲ乞ヒ得ル正當ノ事由ト爲スニ於テ寢々躊躇スル者ナキニ非ス蓋シ其說ニ曰ク开モ尋常ノ疾病者ハ藉使ヒ躬ラ出廷スルヿヲ得サルモ亦以テ代人ヲ委任スルヿヲ得可シ何ソ必スシモ公判ノ延期ヲ爲スヿヲ要セン故ニ若シ代人ヲシテ出廷セシメサル者ハ乃チ直チニ闕席裁判ヲ爲ス可キノミト然レ𪜈余ハ此所說ヲ以テ其當ヲ得タリト謂フヿヲ得ス他ナシ特リ闕席ノ容易ニス可カラサルヿハ前既ニ說ケルカ如キノミナラス元來代人ヲ委任スルトキハ一ニ本人ノ隨意ニ在テ存スル者ニシテ固ヨリ他人ノ强テ之ヲ爲サシムルヿヲ得サル所ナルヲ以テナリ去レハ親屬故舊ニ於テ被告人ノ

疾病ニ罹リタルカ爲メ出廷スルヿ能ハサル旨ヲ證明シタル時ハ裁判所ニ於テ其公判ヲ延期スルヿハ甚タ至當ナルヲ信スルナリ

闕席シタル被告人ニ辯護人ヲ用フルヿヲ許サヽル所以タル蓋シ成ル可ク被告人ノ出廷ヲ促サントスルノ趣旨ニ出ルヿ者ニシテ而メ尙ホ其出廷セサル被告人ニ對スル制裁トシテハ禁錮以上ノ刑ニ該ル可キ者ニ付テハ勾引狀ヲ以テ之ヲ引致スルヿヲ許シ罰金以下ノ刑ニ該ル可キ者ニ付テハ直チニ闕席裁判ヲ爲シ得ルノ規定アルナリ

被告事件共犯ニ係リ其一名又ハ數名出廷シタルモ他ノ一名又ハ數名出廷セサル時ハ其出廷シタル者ニ付テハ通常ノ規則ニ從ヒ對審裁判ヲ爲シ出廷セサル者ニ付テハ闕

席裁判ヲ爲ス可キ者トス(第二百七十一條)

此規則ハ彼ノ佛國民事ノ訴訟法ニ定ムル所ニ異ナリ今該法ノ所定ニ據レハ共同被告人中出廷セサル者アル時ハ更ニ鄭重ナル手續ヲ以テ呼出狀ヲ送達シ仍ホ出廷セサル時ハ則チ辯論ノ權ヲ拋棄シタル者ト看做シ此闕席者ニ對シテモ亦同シク對審トシテ裁判ヲ言渡ス者ト爲セリ是レ蓋シ出廷シタル者ト闕席シタル者トニ對シ同一ナル事件ニ付キ二箇ノ裁判矛楯セン□ノ弊ヲ防クニ在リ抑々民事ノ訴訟手續ハ專ラ人ノ財産ニ關係スル者ノミ固ヨリ刑事ノ訴訟手續ト同視スル□ヲ得ス治罪法ニ彼レト同一ノ規定ヲ爲サヽリシハ洵ニ偶然ニハ非サルナリ(佛國訴訟法第百

民事擔當人モ亦被告人ナリ

民事擔當人モ亦被告人ノ地位ニ立ツ者ナリ而メ其如何ナル者ヲ指メ民事擔當人ト爲ス可キ乎ニ付テハ明治十四年第七十三號ノ布告ヲ以テ之ヲ定メラレタル□余曾テ之ヲ述ヘタリ(第百二十一頁以下參看)而メ今此事ニ關スル我治罪法中重ナル正條ヲ茲ニ掲ケテ聊カ講說スル所アル可シ

第三百三條　民事擔當人ハ始審終審ヲ問ハス何時ニテモ其訴訟ニ關係スル□ヲ得

又民事原告人ハ民事擔當人ヲシテ其訴訟ニ關係セシムル□ヲ得

若シ異議ノ申立アリタル時ハ其裁判所ニ於テ之ヲ判決ス可シ其判決ニ對シテハ本案ノ裁判言渡ヲ待タス直チニ控訴又ハ上告ヲ爲ス□ヲ得此場合ニ於テハ本

民事擔當人ハ何時マテ訴訟ニ關係スルヲ得ルヤ

案ノ辯論ヲ停止ス

本條第一項ニ「始審終審ヲ問ハ何時ニテモ云々」トアルニ依レハ其訴訟事件ノ始審裁判所ニアル間ト終審裁判所ニアルノ間トヲ問ハス民事擔當人ハ常ニ之レニ參加スルヲ得可シト雖モ若シ終審裁判所ノ言渡ニ對シ上告アリテ現ニ大審院ニ移リ居ル時ハ其裁判言渡ノ破毀セラレテ更ニ事實ニ付キ審判スルヲ得可キ他ノ裁判所ニ移サレタル場合ニ非サレハ之レニ參加スルヲ得ス何者大審院ハ單ニ終審裁判所ニ於テ爲シタル裁判言渡ノ法律ニ違犯シタルヤ否ヲ監察スルノミ固ヨリ事實判定ノ當否ヲ云々スル者ニ非サレハナリ又本條「何時ニテモ」ノ文詞ニ付テハ尙ホ制限スル所ナカル可カラス即チ民事擔當人カ關係シ得可キハ本案ニ付キ始審終審ノ裁判言渡アル迄ノ意義ニ解釋スルヲ是ナリ蓋シ裁判所ハ一タヒ裁判言渡ヲ爲スト同時ニ其訴訟ヨリ脫離スル者ナレハナリ但本條ノ文詞ハ余カ曾テ講說シタル第百十一條ノ被害者ヨリ私訴ヲ爲シ若ク ハ其要ムル所ヲ變更スルヲ得ルノ規則ト同シカラスト雖モ而カモ其意味ニ至テハ毫モ逕渭ノ別ナカル可キヲ知ル然リ而メ此裁判言渡アルマテ何時ニテモ訴訟ニ關係スルヲ得ルノ規則タル第百十一條ニ於テ業已ニ說明シタルカ如ク實際上頗ル不都合アル可キノ感ナキヲ能ハサルナリ(五百三十九頁以下見合)

又第二項ニ定メタル民事原告人カ民事擔當人ヲシテ其訴訟ニ參加セシムルヲ得ルノ規則ニ付テハ明文上別ニ其

之ヲ爲シ得可キ時ヲ示サストト雖モ右者趣旨及ヒ制限等ニ付テハ第一項ト毫モ差異アルコトナキヤナリ

要スルニ第一項ハ民事擔當人カ自カラ進ンテ訴訟ニ參加スルコトヲ得ル旨ヲ定メタル者ニシテ即チ隨意ノ參加ト云フ可ク第二項ハ民事擔當人カ民事原告人ヨリ强テ其訴訟ニ關係セシメラルヽコトヲ定メタル者ニシテ即チ强制ノ參加ト云フ可キナリ

扨民事擔當人ノ自ラ進ンテ訴訟ニ參加スルハ若シ被告本人(即チ未丁年者若クハ有夫ノ婦等ノ)所爲ニシテ有罪ナリト裁判セラレ又ハ設ヒ有罪ノ裁判ナキモ其被告人ノ所爲ナリト裁判セラルヽ時ハ民事擔當人ハ特リ名譽上寢々檢スル所アリ即チ監督補佐ノ周到ナラサリシノ嫌アルノミナラス民事上賠償ノ責ニ任セサル可カラサルカ故ニ被告本人ト俱與ニ百方辯護ヲ盡シ刑法上及ヒ民法上ノ責任ナキノ言渡ヲ爲サシムルノ利益アルガ爲メナリ

民事原告人ノ民事擔當人ヲシテ訴訟ニ參加セシムルハ同一ノ裁判言渡ヲ以テ被告本人ノ所爲ニ因リ損害ヲ受ケタルヿ及ヒ民事擔當人ヲシテ其損害ヲ賠償セシムルヿノ言渡ヲ得ンカ爲メナリ若シ民事擔當人ヲシテ訴訟ニ參加セシメサル時ハ爾後更ニ民事裁判所ニ出訴スルニ非サレハ到底其賠償ヲ得ルヿ能ハサルノ煩アル可キニ由ル

以上解說スル所ニ依テ之ヲ觀レハ本條第一項ニ「其訴訟」ト云ヒ第二項ニ亦「其訴訟」ト云ヘルハ共ニ同一ノ文詞ナルニ拘ハラス自カラ意義ヲ異ニスル者アルヲ知ル可シ更ニ之

チ詳言スレハ第一項ノ其訴訟ナル語ハ必スシモ私訴ヲ指シタルニ非スシテ公訴ヲモ包括シタル者ナリ前既ニ一言シタルカ如ク民事擔當人ハ被告本人ノ受クル裁判言渡ノ如何ニ因リテ名譽及ヒ財産上ニ利害ノ關係ヲ有スル者ナルカ故ニ非除ヤ現在ニ於テ未タ被害者ヨリ私訴ノ申立ヲ爲サヽル時ト雖モ少ナクモ爾後被害者ヨリ損害賠償ノ求メヲ爲ス可キ虞アル場合ニ於テハ自ラ進ンテ本案公訴事件ニ參加シ其事件ハ被告本人ノ所爲ニアラサルヿヲ辯護スルノ利益アル可シ是レ敢テ被告本人ヲ辯護スルニ非ス自ラ辯護スル者ノミ蓋シ民事裁判所ハ刑事裁判所ノ裁判ニ反シテ裁判言渡ヲ爲スヿヲ得サル者ナルカ故ニ若シ公訴事件ニ付キ不利益ナル裁判ヲ受クル時ハ爲メニ延テ民事裁判所ニ勝算ヲ占ムルヿ能ハサルヘキハ寔ニ賭易キノ道理アルヲ以テナリ此ニ依テ之ヲ視レハ第一項ノ解釋ハ到底以上ノ如クナラサルヲ得サル可シ然レ𪜈其公訴事件ニシテ爾後損害賠償ノ訴訟起ル可キ性質ナラサル時ハ其公訴裁判ノ結果ハ少シモ民事擔當人ノ財産上ニ影響スル者ニアラス單ニ名譽上寢々關係スル所アル可キヿ前ニ一言シタル所ノ如シト雖𪜈之レノミヲ以テハ未タ參加ノ理由ト爲スニ足ラサル可キナリ

第二項ハ則チ前者ニ異ナリ即チ民事原告人ヨリ強テ參加セシムルヿヲ得ルノ規則ニシテ其民事擔當人ノ參加ヲ望ムヤ要スルニ損害ノ賠償ヲ得ントスルノ手段ニ外ナラス然レハ則チ玆ニ所謂「其訴訟」ノ文詞中公訴事件ヲ包含スル

者ニ非サル丁モ固ヨリ明白ニシテ敢テ喋々ノ辨ヲ要セサル所ナリ

民事擔當人ノ訴訟ニ參加スル時ハ民事原告人ノ爲メニハ更ニ對手人ヲ增加シタル者ニシテ又隨テ訴訟落着ヲ遲延セシムル等ノ患ナシトセス去レハ民事原告人ハ其者ノ民事擔當人タル可キ者ニ非サル丁アル可シ又民事原告人ヨリ民事擔當人タル可キ丁ヲ要求セラレタル者ニシテ自ラ民事擔當人タル可キ者ニ非サル丁ヲ主張シ異議ノ申立ヲ爲スヲモアル可シ此等ノ場合ニ於テハ本條二三項ニ規定シタル所ニ從ヒ裁判所ニ於テハ必ス先ツ其判決ヲ爲サヽルヲ可カラス判決アリテ之レニ滿足セサル者ハ其判決ヲ爲シタル裁判所ノ始審ナルト終

審ナルトノ區別ニ從ヒ直チニ控訴ヲ爲シ若クハ上告ヲ爲スヲヲ得可シ而メ此控訴若クハ上告アリタル場合ニ於テハ裁判所ハ啻ニ本案ニ付キ裁判言渡ヲ見合サヽルヲ得サルノミナラス審査辯論ヲモ亦停止セサルヲ得サルナリ是レ他ナシ公訴私訴トハ成ル可ク同時ニ審査シ辯論シ裁判スルノ利益アリ道理アルニ由ルナリ

爰ニ本條第二項ノ規定ハ間接ニ夫ノ佛國學者間ニ存スル一箇ノ論議ヲ截決スルヲヲ得可シ所謂論議トハ即チ民事擔當人ヲ參加セシメスシテ獨リ其監督ヲ受クル者即チ未丁年者、有夫ノ婦等ノミニ對シテ私訴ヲ爲スヲヲ得キ可ヤ否ノ問題是ナリ本邦ニ於テハ末タ民法ノ成典ナキヲ以テ此問題ノ實際ニ生スル機會ナカル可シト思ハル而メ佛國

ニ於テモ有夫ノ婦及ヒ傭人ニ對シテハ夫又ハ傭主ヲ同時ニ被告人ト爲サスシテ私訴ヲ起シ得可キヿ固ヨリ論ヲ竢タス何トナレハ夫及ヒ傭主ハ婦又ハ傭人ノ爲メ民事上ノ利益ヲ代表スルノ任ナキ者ニシテ即チ婦及ヒ傭人ハ自ラ民事上ノ權利義務ヲ執行ス可キ者ナレハナリ然レ𪜈未丁年者ノ父母、白痴瘋癲人ノ保管其等ハ所謂後見ノ任ニ當ル者ニシテ隨テ未丁年者白痴瘋癲人ノ爲メ民事上ノ利益ヲ代表スルノ任アル者ナリ而メ今倘シ被害者ニ於テ未丁年者白痴瘋癲人等ノミニ對シ私訴ヲ起シタリトスルモ素ト此等ノ者ハ自ラ財産ヲ理スルノ能力ナク隨テ民事上ノ權利義務ヲ執行スルヿ能ハサル者ナレハ少シモ私訴ノ効ナカル可シトハ佛國學者ノ稱道スル主説（但未丁年者白痴瘋

明治廿一年十二月七日印刷
同廿一年十二月八日出版

版權所有

定價金四十錢

著作者　山口縣士族　井上正一　東京府下駒町區上二番町三十一番地寄留

發行者　兵庫縣士族　長尾景弼　全芝區三田一丁目三十六番地寄留

全　東京府平民　齋藤孝治　全神田區裏神保町四番地

印刷者　長崎縣平民　中尾默次　全京橋區山下町二十二番地桑原活版所

發賣所　東京○聞社　全京橋區銀座四丁目一番地
○大坂○博文堂　全神田區裏神保町七番地
○埼玉○千葉
○福岡　法明堂

W327.61
I.57A
2(5)

賣捌書林

東京日本橋通三丁目
仝 仝 一丁目
仝 仝
仝 神田錦町一丁目
仝 仝 美土代町四丁目
仝 仝 一ッ橋通
仝 仝 小川町
仝 仝 裏神保町
仝 仝 表神保町
仝 仝 南傳馬町
仝 仝 馬喰町二丁目
仝 仝 芝區柴井町
仝 仝 芝口三丁目
仝 仝 神田雉子町
仝 仝
仝 本町
仝 京橋區三十間堀町
仝 仝 竹川町
仝 兩國
仝 京橋區銀坐二丁目
西京東洞院三條上ル
仝 佛光寺通烏丸東ヱ入ル
仝 河原町通

丸善書店
北畠茂兵衛
大倉孫兵衛
時習社
泰山書房
有斐閣
集成社
中西屋
三省堂
富山房
開新堂
近半
森治
土屋忠兵衛
二三屋
團々社
與論社
文學社
文祥堂
共益商社
榊原友吉
中近堂
村上勘兵衛
東枝吉兵衛
大黒屋太郎右衛門

大坂本町四丁目
仝 南久寶寺町
仝 北久太郎町
横濱辨天通四丁目
肥前長崎引地町
函館末廣町
秋田大町
越後新潟古町通二番町
仝 長岡
駿州靜岡江川町
尾州名古屋本町
仝 名古屋鐵砲町
信州長野町
江州彦根西内大工町
紀州和歌山北町
仝 高田呉服町
加州金澤尾張町
備前岡山仲ノ町
伊豫松山港町
肥後熊本新二丁目
筑前福岡橋口町
陸中盛岡中ノ橋通
陸奥弘前土手町
陸前仙臺大町
野州宇都宮
常州土浦

岡島眞七
前川善兵衛
柳原喜兵衛
丸善書店
鶴野常藏
魁文舍
本間金之助
井筒駒吉
目黒十郎
廣瀬文林堂
片野東四郎
三輪文四郎
西澤喜太郎
新々堂
津田源兵衛
本多勝太郎
牧野作平
細謹社
玉井新次郎
長崎次郎
山崎登
澤田正介
野崎久兵衛
木村文助
小林八郎
柳旦堂

最高裁判所図書館
000129264

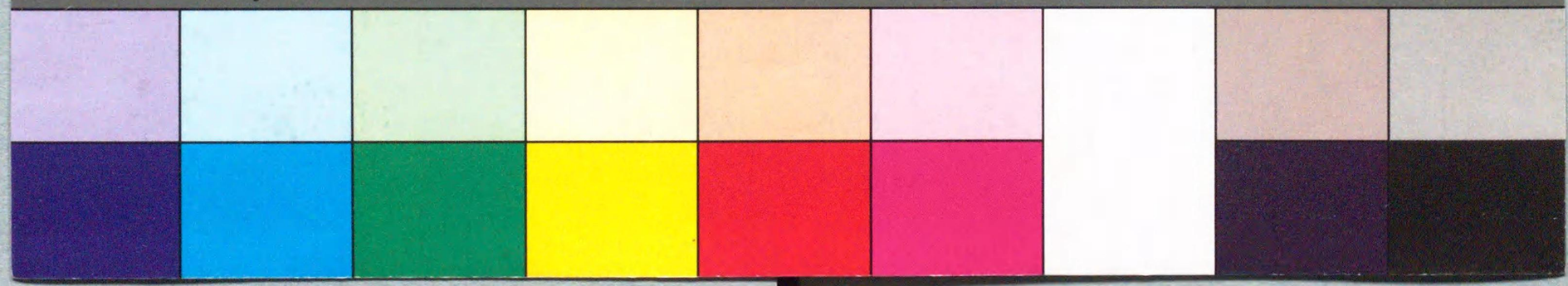
inches 1 2 3 4 5 6 7 8

cm 1 2 3 4 5 6 7 8 9 10 11 12 13 14 15 16 17 18 19

Kodak Color Control Patches

© Kodak, 2007 TM: Kodak

Blue Cyan Green Yellow Red Magenta White 3/Color Black



Kodak Gray Scale

C Y M

© Kodak, 2007 TM: Kodak

A 1 2 3 4 5 6 **M** 8 9 10 11 12 13 14 15 **B** 17 18 19