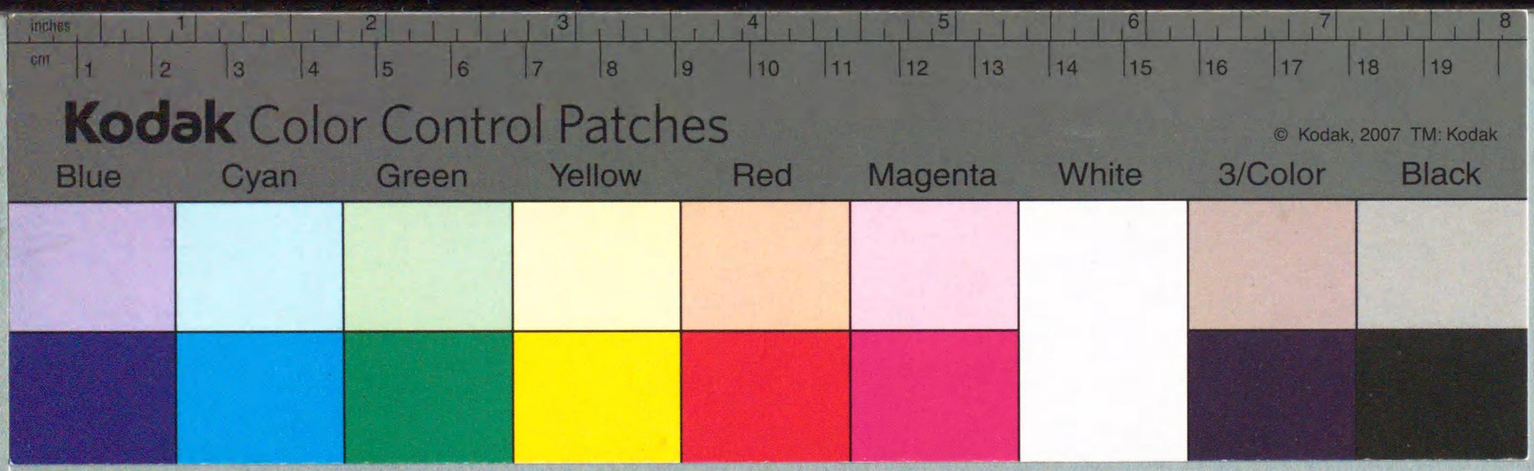
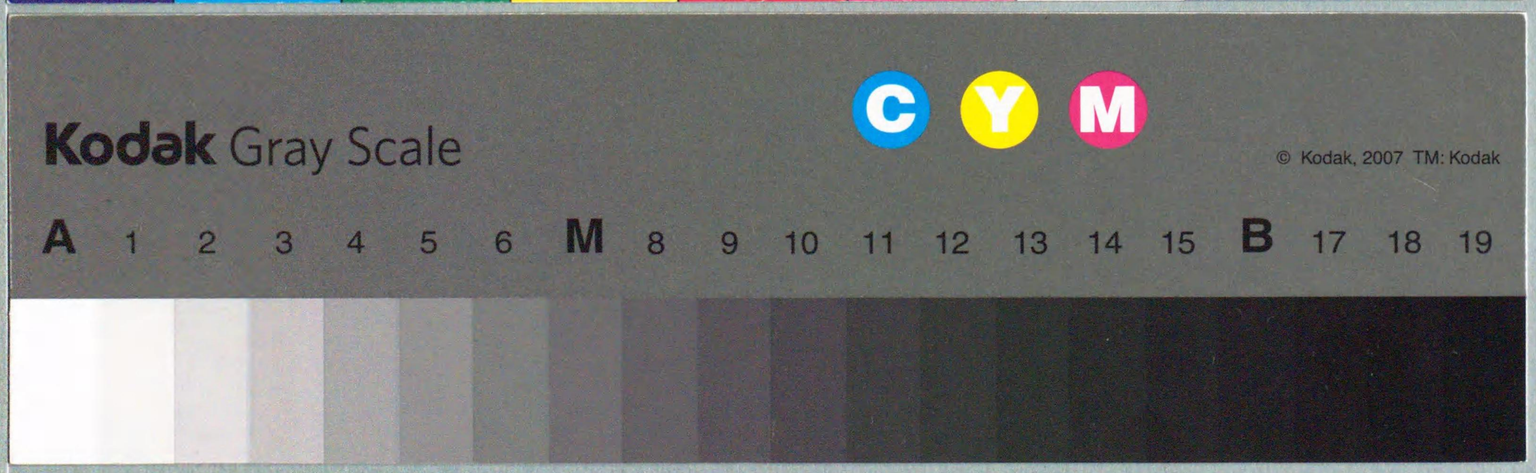

inches
cm
Kodak Color Control Patches
© Kodak, 2007 TM: Kodak
Blue
Cyan
Green
Yellow
Red
Magenta
White
3/Color
Black


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

長野地方裁判所圖書
政治法律門
憲法之部
第八六號
明治卅九年
三月廿六日受入

圖書所在
第三號棚
第壹欄

長野地方裁判所圖書
政治法律門
憲法之部
第八
明治卅六年
三月廿六日受入

憲法講義

學習院教授
兼內務書記官
法學博士
清水澄君講述

完

明治大學出版部發行

最高裁判所
圖書館
826237
昭57.10

憲法講義目次

第一編　緒論……一
第一章　國家……一
第一節　國家ノ意義……一
第二節　國家ト統治權……四
第三節　國家ト人格……七
第四節　國家ノ目的……七
第二章　憲法……九
第一節　憲法成立ノ歷史……九
第二節　公法上憲法ノ地位……一〇
第三節　憲法ト國法……一一

最高裁判所
圖書館
明治文庫 2017
昭57.10

高等商業學校圖書館
826237
昭57.3.10

憲法講義目次

第一編　緒論……一

第一章　國家……一

第一節　國家ノ意義……一

第二節　國家ト統治權……四

第三節　國家ト人格……七

第四節　國家ノ目的……七

第二章　憲法……九

第一節　憲法成立ノ歷史……九

第二節　公法上憲法ノ地位……一〇

第三節　憲法ト國法……一一

第四節　憲法ト行政法……二二
第五節　憲法ノ意義……二五
第六節　憲法ノ種類……二七
第七節　憲法ノ制定、改正及ヒ廢止……三〇
第一款　憲法ノ制定……三〇
第二款　憲法ノ改正……三〇
第三款　憲法ノ廢止……三五
第八節　憲法ノ解釋權……三七
第九節　憲法ノ效力……三九
第一款　效力ノ意義……三九
第二款　憲法ト法律……三九
第三款　憲法ト皇室典範……四〇
第四款　憲法ト條約……四一
第五款　憲法ト緊急勅令……四二
第六款　憲法ト大權命令、緊急命令以外ノ及貴族院令……四二
第十節　憲法ノ行ハル、範圍……四三
第十一節　立憲國……四五
第十二節　憲法ノ法源……四七
第一款　帝國憲法……四七
第二款　皇室典範……四八
第三款　法律命令……四八
第四款　條約……五〇
第五款　習慣法……五一
第二編　統治權ノ主體……五二
第一章　統治權ノ性質……五二
第二章　統治權ノ主體ノ意義……五八

第三章　統治權ノ主體トシテノ性質……五九
第四章　君主ト稱セラルル天皇ノ特權……六五
第一節　不可侵權……六五
第二節　天皇ノ榮譽權……六七
第三節　財産上ノ特權……六八
第四節　皇室ニ首長タルノ權……六九
第五章　皇位繼承……八一
第一節　皇位繼承ノ性質……八一
第二節　皇位繼承ノ資格要件……八六
第三節　皇位繼承ノ順序……九〇
第四節　胎中ノ皇子……九一
第五節　皇位繼承ノ原因……九四

第一款　崩御……九五
第二款　資格要件ノ喪失……九五
第三款　讓位……九五
第三編　統治權ノ客體……九七
第一章　總論……九七
第二章　領土……一〇〇
第一節　領土ノ限界……一〇〇
第二節　領土ノ性質……一〇一
第三節　領土ノ變更……一〇三
第一款　領土不分割……一〇四
第二款　領土變更ノ效果……一〇六
第一項　領土變更ノ國籍ニ及ヲ效果……一〇六

第二項　領土變更ノ法令ニ及フ效果……一〇六
第四節　領土ノ保護……一〇七
第三章　臣民……一〇八
第一節　國籍……一〇八
第一款　國籍ノ性質……一〇八
第二款　國籍ノ取得……一〇九
第一項　出生……一〇九
第二項　認知……一一〇
第三項　婚姻及緣組……一一一
第四項　歸化……一一二
第五項　國籍ノ回復……一一四
第六項　勅裁……一一四
第七項　國籍ノ選擇……一一五
第二節　臣民ノ義務……一一五
第一款　服從ノ義務……一一五
第二款　忠實ノ義務……一一八
第三節　臣民ノ權利……一一九
第一款　臣民ノ權利ノ分類……一一九
第二款　憲法ニ依リテ保障セラレタル權利……一二〇
第一項　均シク公務ニ就クノ權……一二一
第二項　居住及ヒ移轉ノ自由權……一二三
第三項　身體ノ自由權……一二六
第四項　法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權……一二九
第五項　住所ノ安全權……一三六
第六項　信書ノ秘密ヲ保ツノ權……一三八
第七項　所有權不可侵權……一四〇

第八項　信教ノ自由權……一四四
第九項　意思發表ノ自由權……一四五
第十項　集會及結社ノ自由權……一四六
第十一項　請願ノ自由權……一四八
第十二項　法律ニ依ラサレハ兵役及納稅ノ義務ニ服セサルノ權利……一四九
第三款　憲法第二章ノ例外ノ場合……一五〇
第一項　戰時又ハ國家事變ノ場合……一五〇
第二項　陸海軍ノ軍人……一五三
第四節　臣民ノ特別階級……一五三
第一款　皇族……一五三
第一項　皇族ノ範圍……一五四
第二項　皇族ノ特權……一五五
第二款　華族……一六〇

第四編　憲法上ノ機關……一六一
第一章　總則……一六一
第二章　攝政……一六四
第一節　攝政ノ地位……一六四
第二節　攝政ノ就任……一六七
第三節　攝政ノ資格及順序……一六八
第一款　攝政ノ資格要件……一六八
第二款　攝政就任ノ順序……一七二
第四節　攝政ヲ設置スル場合……一七四
第五節　攝政ノ權限及責任……一七七
第一款　攝政ノ權限……一七七
第二款　攝政ノ責任……一七九

第六節　攝政ノ終了……一八二
第一款　攝政絕對ニ不用ト爲リタル場合……一八二
第二款　攝政變更ノ場合……一八四
第七節　監國(天皇ノ代理者)……一八六
第三章　國務大臣……一八八
第一節　國務大臣ノ地位……一八八
第二節　國務大臣ノ資格要件……一八九
第一款　國務大臣ト皇族……一九〇
第二款　國務大臣ト帝國議會ノ議員……一九〇
第三款　國務大臣ト行政長官……一九一
第四款　國務大臣ト文官任用令……一九一
第五款　國務大臣ト歸化人……一九二
第三節　國務大臣ノ權限……一九二

第四節　國務大臣ノ副署……一九三
第一款　副署ト輔弼……一九三
第二款　副署ノ形式……一九四
第三款　副署事項……一九五
第四款　國務大臣副署ノ拒絕……一九六
第五節　國務大臣ノ責任……一九八
第一款　責任ノ性質……一九八
第二款　責任ト副署……一九九
第三款　國務大臣ノ責任ト議會……一九九
第四款　國務大臣ノ責任ト憲法……二〇〇
第四章　帝國議會……二〇三
第一節　帝國議會ノ地位……二〇三
第二節　二院制……二〇六

第三節　貴族院ノ組織……二一〇
第一款　貴族院ノ要素……二一〇
第二款　貴族院議員ノ選擧……二一二
第一項　伯子男爵議員ノ選擧……二一二
第二項　多額納稅者議員ノ選擧……二一四
第四節　衆議院ノ組織……二一五
第一款　選擧ノ種類……二一五
第一項　直接選擧及間接選擧……二一六
第二項　普通選擧及制限選擧……二一七
第三項　多數代表ノ選擧及少數代表ノ選擧……二二一
第二款　選擧ノ手續……二二九
第一項　選擧人名簿……二二九
第二項　選擧區及議員ノ配當……二三二
第三項　投票……二三六
第四項　選擧ノ機關……二四一
第五項　當選人……二四六
第六項　選擧訴訟、當選訴訟……二四八
第三款　被選人ノ資格要件……二四九
第五節　議員ノ法律上ノ地位……二五二
第一款　議員ノ權利……二五二
第一項　發言表決ノ自由權……二五二
第二項　身體ノ自由權……二五四
第三項　刑法上ノ保護ヲ特ニ受クルノ權……二五七
第四項　歲費、旅費ヲ受クルノ權……二五八
第二款　議員ノ義務……二五八
第三款　議員ノ資格消滅……二五九
第六節　議長及副議長……二六三
第七節　議會ノ召集……二六四

第一款　召集權……二六四
第二款　召集ノ時期……二六五
第三款　召集令發布ノ形式……二六六
第四款　召集ノ場所……二六六
第八節　開會……二六七
第九節　閉會……二六八
第十節　會期……二七〇
第十一節　帝國議會ノ停會……二七一
第十二節　議院ノ休會……二七四
第十三節　衆議院ノ解散……二七五
第十四節　帝國議會ノ權限……二七七
第十五節　議院ノ權能……二八一

第五編　統治權ノ作用……二八五
第一章　立法……二八六
第一節　立法ノ意義……二八六
第二節　法律ノ意義……二八七
第三節　法律制定ノ手續……二八九
第一款　法律ノ發案……二八九
第二款　議會ノ議決……二八九
第三款　法律ノ裁可……二九〇
第四款　公布……二九一
第四節　法律ノ執行期限……二九二
第五節　法律制定ノ範圍……二九三
第六節　法律ノ廢止及適用ノ停止竝ニ免除……二九七

第一款　法律ノ廢止……二九七
第二款　法律ノ適用ノ停止竝ニ免除……二九八
第二章　豫算……二九九
第一節　豫算ノ性質……二九九
第二節　豫算ノ編制……三〇二
第三節　豫算ノ效力……三〇三
第四節　豫算議定權ノ範圍……三〇四
第五節　豫算ノ不成立……三〇六
第三章　狹義ノ憲法上ノ大權……三〇七
第一節　命令……三〇七
第一款　緊急勅令……三〇七
第二款　法律執行ノ命令……三一〇

第三款　委任命令……三一一
第四款　行政命令……三一八
第五款　貴族院令……三一八
第六款　大權命令……三一九
第二節　官制及俸給令……三一九
第三節　陸海軍ノ統帥……三二〇
第四節　陸海軍ノ編制及常備兵額ノ確定……三二一
第五節　開戰ノ宣言……三二一
第六節　媾和及條約ノ締結……三二二
第一款　條約締結者……三二二
第二款　條約ノ施行……三二五
第七節　戒嚴ノ宣告……三三〇
第八節　榮典ノ授與……三三一

第九節　刑事上ノ恩赦……二三一
第四章　司法……二三一
第一節　司法ノ意義……二三一
第二節　裁判所ノ構成……二三三
第三節　特別裁判所……二三三
第四節　司法裁判所ト行政裁判所トノ權限上ノ關係……二三五
第五節　裁判官ノ法令審査權……二三六
第五章　財務行政……二三三
第一節　租稅……二三三
第二節　手數料……二三四
第三節　財政上ノ緊急勅令……二三五

憲法講義目次

第四節　決算……二三六

最高裁判所図書館

憲法

學習院教授
兼内務書記官
法學士 清水澄君講述

第一編 緒論

第一章 國家

第一節 國家ノ意義

國家ノ意義ニ付テハ種々ノ説アリト雖モ大約スレハ大凡左ノ數説トナルヘシ

第一説 國家ハ事實ナリ

第二説 國家トハ人民ノ團体ナリ

此説ハ人民カ水草ヲ逐フテ轉居セシ時代ノ思想ニシテ其時代ニ於テハ人民ノ居住スル土地ハ不確定ナリシヲ以テ國家ノ要素トシテ土地ノ必要ナキカ如ク見ヘタルヨリ來リタルモノナリ

第三說　國家トハ特定ノ土地ナリ

國家ト土地トヲ同一ニ見ルノ說ハ人民カ一定ノ土地ニ居住スルニ至リタル後生シタルモノナレトモ尙ホ中古封建時代ノ統治權ト土地ノ所有權トヲ混同シタル時代ノ思想ニシテ領土ハ所有地タルカ故ニ其上ニ權力行ハレ人民ハ土地ノ從物タリトノ考ヨリ國家トハ特定ノ土地ナリトノ說ヲナシタルモノナリ

第四說　國家ハ有機体ナリ

此說ハブルンチュリー氏等ノ唱ヘタルモノニシテ同意者ナキニアラスト雖モ國家ヲ有機体ト見ルハ單ニ比喩ニ過キスシテ斯クノ如キ說ハ法理上何等ノ價値ナシ

今日ノ國家ニ付キ最モ當ヲ得タルモノト信スル定義ヲ與フレハ

國家トハ土地ノ上ニ基礎ヲ有シ且ツ權力ヲ以テ統一セラレタル人民ノ團体ヲ云フ

此定義ニ基ツキ更ニ國家ノ各要素ニ付キ詳論スレハ

第一　土地ハ國家ノ要素ナリ

國家ハ土地ヲ要素トスル團体ニシテ此點ニ於テ土地ヲ要素トセサル公共組合ト區別セラルヽモノナリ而シテ土地ヲ要素トスル團体ヲ領土團体(Gebiets-körper)ト云フ併シ國家ノ要素タルヲ妨ケサルナリ故ニ土地ノ大小ヲ要セス如何ニ狹小ナルモ國家ノ要素タルヲ妨ケス又數箇ノ土地ヲ以テ國家ト地方團体トヲ區別セントスル說ノ如キハ固トヨリ當ヲ得タルモノニアラサルナリ

第二　人民ノ團体モ國家ノ要素ナリ

國家ノ要素トシテノ人民モ亦タ必ラスシモ多數ナルヲ要セス苟クモ團体ヲ作リ得ル以上ハ少數ノ人民モ亦タ國家ノ要素タルニ妨ケナシ

第三　國家ノ要素ハ權力ナリ

此點ニ於テ國家ハ社會ト異ナルモノナリ社會ニ於テハ實力的ノ優者及ヒ劣者ノ區別アルモ之レヲ統一スル權力ヲ欠クニヨリ法制上認メラレタル權力者ト服從者トノ區別アルコトナシ之レニ反シ國家ニ於テハ秩序的ニ權力ヲ

以テ統一セラレタル結果治者被治者ノ區別存在シ一種ノ政治的組織ヲ有スルモノナリ

又タ府縣郡市町村等ノ地方團体モ一種ノ土地ヲ基礎トシタル領土團体ニシテ權力關係其中ニ成立スルモノナレトモ國家ト地方團体ト異ル點ハ國家ノ權力ハ獨立固有ノモノナルモ其地方團体ノ權力ハ獨立固有ノモノニアラスシテ國家ノ權力ヨリ分岐シタルモノタルニアリ隨テ地方團体ノ權力ハ國家ノ權力ニヨリ消長スルモノナリ

第二節　國家ト統治權

統治權ノ側ヨリ見タル國家ノ性質ニ付テハ左ノ數說アリ

第一說　國家ハ統治權ノ主体ナリ

此說ヲ唱フル者ニ又左ノ二種アリ

甲說　國家ハ統治權ノ主体ナリ君主モ統治權ノ主体ナリ故ニ國家即チ君主ナリ

此說ノ大要ヲ擧クレハ國家ハ凡ヘテ他ノ權力ヨリ獨立シテ國家ノ上ニ行ハルヽ統治權（ベルシャフト）ナリ國家ハ統治權ナリトスレハ國家カ統治スト云フコトニ歸着シ即チ國家ハ統治權ノ主体ナルコト明ラカナリ而シテ君主ハ他ノ一方ニ於テ統治權ノ主体ナルコト疑ヒナケレハ國家即チ君主ナリト云フニアリ

乙說　君主ハ國家ノ最高機關ニシテ統治權ノ主体ハ國家ナリ

此說ハ一方ニ統治權ハ最高無限ノモノナリト前提シ而シテ君主ハ統治權ノ主体ナリト主張スルトキハ立憲國ノ君主カ其統治權ヲ行フニ付キ制限ヲ受クルニ依リ統治權ノ性質ト相牴觸スルコトヽナルヲ以テ統治權ノ主体ヲ他ニ求メントスルヨリ來リタルモノナリ

案スルニ甲說モ乙說モ國家ヲ統治權ノ主体トナスノ點ニ於テ相合スルモノナリト雖モ國家ハ權力ノ結果ニシテ其結果タル國家カ之レニ成立ノ原因ヲナシタル權力ノ主体タルニ至ルコトヲ想像シ得サルナリ隨テ國家ハ統治權ノ主体ナリトノ說ハ同意スルヲ得サルナリ

第二說　國家ハ統治權ノ客体ナリ

此說ハザイデル氏ノ唱フルモノナレトモザイデル氏ノ所謂國家トハ土地（ラント）及ヒ人民（ロイテ）ノミヲ指シタルモノニシテ今日一般ニ用フル所謂國家ナル文字ト其意義ヲ異ニスルモノナリ又我憲法第一條ニハ「大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之レヲ統治ス」ト書シ帝國ヲ以テ統治ノ客体トナシザイデル氏ノ國家ト我憲法第一條ノ帝國トハ其意義ヲ同フスルモノヽ如シト雖モ共ニ普通ニ用フル國家ノ文字ノ意義ニ適合シタルモノニアラサルナリ

第三說　國家ハ統治關係ナリ

統治關係トハ統治者カ服從者ヲ支配スル關係ニシテ其關係即チ國家ナリ故ニ國家ハ唯リ權力ノ主体タラサルノミナラス意思ヲ有セス又タ人格ヲモ有セサルモノナリト論スルモノアリ然レトモ現今ノ國家ニシテ財產ヲ有シ負債ヲ負フコトヲ得ルヲ認メサル所ナキニ依リ此說ハ今日ノ國家ノ觀念ト相容レス又我國ニ就キ直接ニ論スルトキハ我憲法第六十四條、第七十二條ノ國家ナル文字及ヒ憲法第六十二條ノ國債ナル文字ハ此意義ヲ以テ解スル能ハサルナリ

故ニ統治權ノ側ヨリ國家ヲ見レハ唯タ國家ハ統治權ノ主体客体ヲ其中ニ包含シ隨テ統治關係其中ニ成立シタルモノヲ指スニ外ナラサルナリ故ニ其一部ノミヲ指シテ國家ナリト論スヘキモノニアラサルナリ

第三節　國家ト人格

國家ハ人格ヲ有スルヤ否ヤニ付テハ財產關係ト非財產關係トニ區別シテ之レヲ論セサルヘカラス非財產關係ニ於テハ君主ハ統治權ノ主体ナルニヨリ國家ハ人格ヲ有スルモノニアラス之ニ反シ財產上ノ關係ニ於テハ國家ハ人格ヲ有スルモノニシテ國家ハ其名義ニ於テ財產ヲ所有シ契約ヲ結フ等ノ事ヲ爲シ得ルハ明白ナルコトナリ而シテ財產上ノ關係ニ於ケル國家ハ通常之ヲ國庫ト稱セリ（憲法六二、六六參照）

第四節　國家ノ目的

國家ノ目的ニ關シテモ亦左ノ數說アリ

第一說　國家ノ目的ハ宗敎ノ擴布ニ在リ

國家ハ神ノ作爲シタルモノニシテ國家ハ人民ニ宗敎ヲ擴布スルカ爲メニ存立セシメラレタルモノナリト云フニアリ然レトモ今日此ノ說ヲ採ルモノナシ

第二說　國家ノ目的ハ自存ニ在リ

國家ノ目的ハ國家自体ヲ永久ニ維持スルニ在リト云フニアリ若シ此說ニ從フトキハ國家ノ眼中人民ノ休戚アルコトナク唯々自己ノ存立關係ニノミ存シ苟クモ自己ノ存在ヲ强固ニスル爲メニハ如何ナル手段ヲモ問ハサルコトヽナリ人民ニ對シ苛政暴虐ヲ施スモ適理ナルコトヲ認メサルヘカラサルニ至ルモノト云フヘシ

第三說　國家ハ人民ノ爲メニ存ス

此說ニ二種アリ

甲說　國家ノ目的ハ人民ノ危害防制ニ在リ

此說ニ於テハ人民ノ幸福ヲ增進スルハ敎會ノ任務ニシテ國家ノ干與スヘキ限リニ在ラス國家ハ唯タ人民ノ危害ヲ防制スレハ足レリトスルモノアリ所謂警察國ノ主義是レナリ然レトモ此說ハ國家ノ目的ヲ解スルコト狹少ニ失セリ

乙說　國家ノ目的ハ一般人民ノ危害防制ト幸福增進トニ在リ

是ハ現今多數國家ノ採用スル所ニシテ最モ正鵠ヲ得タルモノナリ我帝國ノ主義亦玆ニ存セリ

第二章　憲法

第一節　憲法成立ノ歷史

今若シ憲法ヲ以テ單ニ國ノ根本法ト解センカ國トシテ憲法アラサルナク尙ホ進テ憲法ヲ有スル國ヲ立憲政體國ト稱センカ凡テノ國家ハ悉ク之ヲ立憲政體國ト名クヘキナリ然レトモ今日ノ憲法ナル語即チ「Constitution」又ハ「Verfassung」ナル語ハ其初メ三權分立ノ精神ニ基キ立法、司法、行政ノ權力ヲ分チ且人民ノ公選

ニ因ル國會ヲシテ立法權ニ參與セシムル國ノ政體ヲ規定シタル大則ヲ特稱ス佛國學者ノ「憲法ニ於テ三權分立ノ主義ヲ採ラサル國ハ無憲法ノ國ナリ」ト云ヒタルハ是ナリ

我國モ國ノ根本法タル憲法ハ我國成立以來之ヲ有セシモ今述ヘシ立憲國ノ憲法トシテノ憲法ハ明治二十二年初メテ成文トシテ制定セラレタルモノナリ予カ憲法ノ講義モ之ヲ目的トスルモノニシテ其明治二十二年ニ成立シタル歷史ヲ述フルモ無用ニアラスト信スルニヨリ左ニ之ヲ略述セントス

我帝國憲法發布ノ歷史ヲ按スルニ明治元年三月十四日　今上陛下公卿諸侯ヲ率ヒ天地神祇ヲ祭リ神明ニ誓ヒ國民ニ五條ノ誓文ヲ告諭セラレ其第一劈頭ニ廣ク公議ヲ起シ萬機公論ニ決スヘシト宣ヒタルハ是レ即チ今日我立憲政體確立ノ萠芽ナリ而シテ明治元年四月議事取調局ヲ東京ニ置キ二年三月之ヲ廢シ更ニ制度寮ヲ置キ立憲制度ヲ調査セシメタルハ實ニ我憲法調査ノ濫觴ナリトス其ノ後官吏專橫ノ弊現ハルヽニ及ヒ明治七年副島、後藤、板垣ノ諸參議民選議院設立ノ議ヲ呈シタルニヨリ憲法取調委員ヲ置キ憲法調査ニ從事セシメタルカ其結果明治八年四月十四日ノ勅諚トナリテ顯ハレ一方ニ元老院ヲ設ケテ法律ノ名ヲ以テ發布セラルヽモノハ元老院ノ議決ヲ經セシメ以テ太政官ノ布告ト區別スルコトヽナシ他ノ一方ニ大審院ヲ設ケテ司法行政ノ區別ヲ明截ナラシメ以テ司法ノ獨立ヲ保タシメントセリ是レ今日立憲政體ニ至ルノ階梯ナリ明治九年九月天皇太政官ニ臨幸セラレ元老院議長熾仁親王ヲ召シテ更ニ海外各國ノ成法ヲ參酌シ憲法ヲ調査スル事ヲ命セラレタルカ其調査ハ十年ノ戰爭ニ依テ妨ケラレシモ漸次其調査ノ歩ヲ進メ第一着トシテ明治十一年ニ於テ人民ヲシテ立憲參政ノ用ニ慣レシムルカ爲メ府縣會ヲ設立スルコトヽナセリ然ルニ明治十三年國會開設ノ請願者大ニ東京ニ集リ其建白ノ聲非常ニ高カリシカ爲メ明治十四年七月國會開設ノ詔勅降リ次テ明治十五年伊藤參議ヲ歐洲ニ差遣シ各國憲法ヲ取調ヘシメタリ而シテ同參議ノ歸朝スルヤ制度取調局ヲ置キ立憲制度實施ノ準備ヲ爲サシメ其結果明治十八年十二月ノ制度改革トナリ內閣ノ組織茲ニ始メテ顯ハレタリ同二十一年樞密院ヲ置キテ憲法草案ヲ其議ニ付シ二十二年二月十一日ヲ以テ憲法成典ヲ發布セリ現行憲法即チ是ナリ

以上我憲法制定ノ沿革ヲ述ヘタリ以下參考ノ爲メ歐米諸國ニ於ケル憲法發布ニ關スル沿革ノ大要ヲ說明スヘシ

一　英國　英國ニ於テハ成文憲法存セスト雖モ不文憲法ノ萠芽ハ大陸諸國ニ比シテ最モ早ク發達シ漸次成熟ノ結果遂ニ歐米各國ノ模範トナリタルモノナリ而シテ其憲法ヲ組成スル主要ナルモノハ「Magnacharta」(大憲章)「Petition of Right」(權利ノ請願)「Habeas Corpus act」(人身保護律)「Bill of Right」(權利ノ宣言)等ナリ大憲章ハ千二百十五年英國貴族カ國王ジヨンニ迫リ約定セシメタルモノニシテ其中租稅ハ納稅者ノ承諾アルニ非サレハ徵收スルコトヲ得ス凡テ人民ハ其同等ノ人民ヲ以テ組織セラレタル裁判ニヨルニ非サレハ禁錮罰金ニ處セラルヽコトナシトノ二個條ヲ以テ主要ノモノトナセリ又千六百三十八年裁可セラレタル權利請願ニハ何人モ國會ノ承諾ナクシテ金錢ヲ徵收セラルヽコトナシ何人モ理由ヲ示サヽルコトナクシテ拘禁セラルヽコトナシ兵士ハ人民ノ承諾ヲ經スシテ其家ニ宿泊スルコト克ハサルヘシ靜謐ノ時ニ委員ヲ設ケテ軍律ニヨリ人民ヲ處罰スルコトヲ得ス等ノコトヲ規定セリ又人身保護律ハ千六百七十九年ニ成リタルモノニテ不法ノ禁錮ヲ虞レタル人民ヨリ逼ラレ發セラレタルモノナリ次テ千六百八十八年議院ハスチユアート(Stuart)王家ノ廢止ヲ公布シウヰリヤム三世ヲ迎ヘテ王位ニ登ラシメタル時ニ當リ權利ノ宣言ヲ定メテ國王ノ權利ヲ制限シ併セテ國會ノ權利ヲ擴張シタリ而シテ此權利ノ宣言ハ大憲章以來ノ習慣其他憲法ノ要領ヲ規定シタルモノナリ今其二三ヲ擧クレハ(一)國王ハ議院ノ同意ヲ得ス其專權ヲ以テ法律ヲ廢止變更スルコトヲ得ス(二)議院ノ認可ヲ得スシテ租稅ヲ賦課スルコトヲ得ス(三)人民ハ請願ノ自由ヲ有スルモノナリ(四)代議士選擧ノ自由存セサルヘカラサルナリ(五)議院內ニ於テ代議士ハ言論ノ自由ヲ有スヘキナリ(六)議院ヲ定時ニ開カサルヘカラス(七)陪審官ノ制度ハ確立セサルヘカラス等其重ナルモノニシテ凡テ十三個條ヨリ成リタルモノナリ英國ニテハウヰリヤム三世以後其立憲政體ハ漸次完成ノ域ニ進ミ他ノ大陸諸國、佛、普、墺、西等ハ皆中央集權ヲ以テ專制政治ヲ行フノ際ニ當リ獨リ此島國ニ於テ既ニ憲法政治ノ完備シタルハ洵ニ奇ト謂フヘシ而モ彼等自ラ憲政ノ美ヲ覺ラス却テ佛ノモンテス

キユー氏カ英ノ制度ノ立憲的タルヲ賞賛シ其著書「法ノ精神」ニ於テ英國制度ヲ適例トシ三權分立ニ基礎ヲ立テタル立憲政體ヲ以テ各種ノ政體中最良ノモノナリト說クニ至リテハ更ニ奇トスヘキナリ加之他ノ諸國ハ往々議院ヲ設ケテ以來國權ノ活動外ニ向テ因循ニ陷ルノ弊ヲ受クルニ拘ハラス英國ハ國會政治ニ據リ啻ニ國權ノ薄弱ヲ來サヽルノミナラス却テ海上權ヲ宇內ニ振ヒ世界ノ強國トナルニ至リタルハ奇怪ノ現象ト云ハサルヘカラサルナリ』

二　米國　千七百七十六年七月四日十三州(State)ノ聯合殖民地ハ英國ヨリ獨立ノ聯合團體タルコトヲ議決公布シ而シテ千七百七十九年聯合條款(Confidaration Article)ヲ制定シタルモ未タ以テ今日ノ如ク一國家ヲ成サス唯諸州ノ同盟タルニ過キサリシナリ併シ國ノ發達ヲ計ル爲メ一國ヲ組成スルノ必要ヲ感シ更ニ中央國家ノ組織ヲ爲スヲ目的トシテ千七百八十七年各州ノ委員ヲ以テ議會ヲ組織シ(ワシントン)其議長トナリ現行憲法ノ草案ヲ議決シ十三州ノ內九州議會ノ同意アレハ之ヲ以テ有效ナル憲法トナスヘキコトヲ定メタリ而シテ憲法批准ノ議會ノ多數ハ之ニ其同意ヲ與ヘ遂ニ現行憲法ノ成立ヲ見

ルニ至レリ

三　佛國　大革命ノ翌々年即チ千七百九十一年ルイ十六世ノ末年ニ當リ始メテ憲法ヲ制定セリ此草案ハモンテスキユーノ三權分立說トルーソーノ民約說トニ其基礎ヲ採リタルヲ以テ國權在國民ノ趣旨其上ニ顯然タルモノナリシナリ然ルニ千七百九十二年共和國トナリタルカ爲メニ千七百九十三年其憲法起草ニ着手シ人民ノ批准ヲ經テ百四十四個條ノ憲法發布セラレタリ是レ民定憲法ノ一例ナリ此憲法ノ特點ハ議會ヲ一院制トナシ議員ノ任期ハ一年ニ限リ而シテ行政權ハ議院ヨリ選擧セル二十四名ノ委員ニ委ヌラレタルニアリ然レトモ此憲法ハ實施セラレスシテ止ミ更ニ千七百九十五年國民ノ批准ヲ經テ三百七十七個條ノ憲法發布セラレタリ此憲法ノ特色ハ一院制ヲ二院制ニ改メ行政權ハ議院ニテ選擧シタル毎年交代ノ五名ノ「デクテートル」(Dictator)ニ之ヲ委ヌルニアリシナリ千七百九十九年奈翁一世勢力ヲ得ルニ及ヒ國民ノ批准ヲ經テ九十五個條ノ新憲法ヲ發布シタリ其特色ハ「デクテートル」ニ代フルニ三名ノ「コンサル」(Consul)ヲ以テシ其任期ヲト年トナシ且議院ヨ

リ發案權ヲ奪ヒタルニアリシナリ然ルニ千八百二年「コンサル」ヲ以テ終身官トナシ千八百四年共和國ヲ帝國トナシタルカ爲メ其都度憲法ノ改正ヲ要シタリ

千八百十四年王政復興ニ至リルイ十八世立憲君主的ノ憲法ヲ發布シタリシカ王ハ頗ル專制的ノ頭腦ヲ有シタルヲ以テ此憲法ニ於テハ總テ議會ノ發案權ヲ奪ヒタリ故ニ千八百三十年ノ憲法改正ニ際シ再ヒ發案權ヲ議會ニ與フルコトヽナレリ千八百四十八年第三ノ革命ヲ生スルニ及ヒ又憲法改正セラレ議會一院制ト普通選擧法トヲ採用セシカ千八百五十二年亦タ新憲法制定セラレタリ其後共和國ヲ帝國トナシ又奈翁三世ノ末時彼ノ人望ヲ失墮シタリシ時ニ於テ幾分ノ憲法改正アリタリ千八百七十年再ヒ共和制トナルニ及ヒ普通選擧ニ依リテ成リタル代議士國民會ヲ組織シ此國民會ハ再ヒ憲法ヲ制定シ千八百七十五年ニ又之ヲ改メ現行ノ佛國憲法發布セラルヽコトヽナレリ其憲法ハ三典章ヨリ成ルモノニテ即チ(一)公權ノ組織ニ關スル憲法(二)元老院ノ組織ニ關スル憲法(三)公權相互ノ關係ニ關スル憲法是ナリ

四 普漏西　南獨逸ニ於テハ千八百二十年前後ニ於テ憲法ヲ制定シタリト雖モ普漏西ニ於テハ國王ヲ始トシ政府當路ノ有力者皆非國會說ヲ抱持シタルヲ以テ容易ニ憲法制定ノ機運ニ達セス千八百四十七年ニ至リ國會請願ノ聲漸ク高クナリシニ及ヒ其熱ヲ抑ヘンカ爲メニ始メテ州會ノ聯合會ヲ召集シタリ然レトモ千八百四十八年佛國第三ノ革命ニ際シ國民ノ憲法制定ノ熱倍々加ハルニ及ヒ國王モ亦之ヲ抑制スルコト能ハス遂ニ州會ノ聯合會ヲシテ憲法制定會ノ代議士ヲ選擧セシメタリ而シテ政府ハ白耳義ノ憲法ニ則リ憲法草案ヲ制定シテ其會ノ議ニ付シタルモ之ヲ否決セシニ依リ其議會ヲ解散シテ假ニ憲法ヲ發布シタリ翌千八百四十九年國王再ヒ憲法制定會ヲ召集シ憲法草案ヲ其議ニ付シタルモ再ヒ議合ハサルカ爲メ之ヲ解散シタリ其後憲法草案ニ基キ緊急命令ヲ以テ選擧法ヲ制定シ之ニ依リ更ニ憲法制定會ノ代議士ヲ選擧セシメテ之ヲシテ憲法草案ヲ議定セシメタリ千八百五十年一月三十一日發布ノ現行普國憲法即チ是ナリ

五 獨逸帝國　千八百七十一年獨逸帝國ノ再興ニ際シ千八百六十七年ノ北獨

逸聯合ノ憲法ニ基キ北獨逸聯合ト南獨逸各邦ト相協議シテ獨逸帝國ノ憲法ヲ制定シタリ而シテ千八百六十七年ノ北獨逸聯合憲法ナルモノハ普墺戰爭ノ後普漏西盟主トナリテ北獨逸各邦ヲ聯合シ普漏西自ラ其憲法ヲ起草シ北獨逸二十二邦ノ委員ヲシテ之ヲ議セシメ更ニ各邦選擧ノ議員ヲ以テ組織セラレタル議會ノ議ニ付セラレタルモノナリ

六 白耳義　千八百三十一年白耳義ハ和蘭ヨリ獨立シ千七百九十一年千八百十四年千八百三十年ノ佛國憲法ヲ參照シテ其憲法ヲ定メタリ併シ其憲法ハ國權在民主義ヲ基礎トナシ一般人民ヲシテ階級ノ差別ナク普通平等ニ選擧權及ヒ被選權ヲ行フコトヲ得セシメタリ

以上主要ナル國ノ憲法制定沿革ノ一端ヲ說キタリ今左ニ參考ノ爲メ此以外ノ諸國ニ於ケル現行憲法制定ノ年代ヲ揭クヘシ

和　蘭　千八百十五年
西　班　牙　千八百七十六年
葡　萄　牙　千八百二十六年
埃　地　利　千八百六十七年
瑞　典　千八百九年(政治組織法)千八百十年(王位繼承ノ憲法)千八百十五年(那威トノ聯合憲法)千八百六十六年(議會法)
撒　遜　千八百三十一年
巴　威　里　千八百十八年
巴　丁　千八百十八年
威　天　堡　千八百十九年
ヘッセン　千八百二十年
伊　太　利　千八百五十四年(サルジニヤ憲法伊太利憲法トナリシモノナリ)
那　威　千八百十四年
ブルガリヤ　千八百七十八年
塞耳比亞　千八百八十二年(小國ニシテ立憲國ノ例ナリ)
リヒテンスタイン　千八百六十二年

第二節　公法上憲法ノ地位

憲法ノ公法ノ中如何ナル地位ヲ占ムルヤハ左ノ圖解ニ依リテ之ヲ知ルコトヲ得ヘシ

- 法
  - 公法
    - 國法（廣義）
      - 國際公法
      - 國法（狹義）
        - 憲法
        - 行政法 — 汎論／各論
        - 刑法
        - 裁判法 — 裁判所構成法／民刑事訴訟法
    - 寺院法
  - 私法

【附言】憲法ハ法ニアラストハ英國ニ於ケル一派ノ學者ノ唱道スル所ニシテ其根據ハ(一)憲法ハ君主ヲ羈束スルモノナリ(二)然ルニ君主ノ憲法違反ハ之ニ對シテ制裁ヲ加フル者ナシ(三)故ニ憲法ハ法ニ非スト云フニアリ今此說ノ當否ヲ案スルニ論者ノ擧ケタル第一ノ前提ヲ以テ正確ナルモノト假定スルコトヲ得ル優勝ノ權力カ別ニ存在スルコトヲ認ムルモノナルヲ以テ君主カ爲シタル憲法違反ノ行爲ニ對シテモ亦制裁ヲ加フルコト能ハサルノ理ナク若シ又第二ノ前提ヲ以テ正當ナリト解センカ憲法ハ君主ニ對シテハ強制遵守サルヘキ法則ニアラストナスモノナルヲ以テ憲法ハ君主ヲ束縛スルモノナリト云フコトヲ得ス要スルニ此二個ノ前提ハ全然矛盾セル觀念ト云フヘシ果シテ然ラハ此相容レサル觀念ヲ併合シテ推論ヲ試ミントシタルハ是レ明カニ論理上ノ誤謬ニ陷レルモノニシテ其結論ノ正確ナラサルハ亦深ク辯ヲ須ヒスシテ明カナリ

第三節　憲法ト國法

茲ニ國法ト稱スルハ狹義ノ國法ヲ指スモノナリ而シテ其狹義ノ國法ト憲法トノ關係ニ付キテハ學者ノ見解一ナラスシテ第一說ハ憲法ト國法トハ同一ノ意義ヲ有スルモノナリト云フモノ是ナリ而シテ此說ヲ唱フル者ニ付テモ亦必ス其理由ヲ一ニセス(一)憲法ヲ廣義ニ解シ行政法ヲ憲法ノ中ニ包含セシメテ國法ト同一ノ意義トナスモノト(二)國法ヲ狹義ニ解シテ之ヨリ行政法ヲ除外シ憲法

ト同一ナリトナスモノ及ヒ(三)行政法ナルモノハ存在セサルヲ以テ憲法ト國法ハ同一ノ範圍ヲ有ストナスモノトノ三アリ第二說ハ之ニ反シ國法ト憲法トハ其範圍ヲ等シクセス國法ヲ分チテ憲法及ヒ行政法トナシ即チ憲法ヲ以テ國法ノ一部トナスモノナリ尙其他ニ憲法ト行政法ノ汎論ニ屬スル部分ヲ合シテ國法ト解スル人ナキニアラサルナリ

夫レ斯ノ如ク憲法ト國法トノ關係ニ付キ學者ノ說ノ一致セサル所以ノモノハ此二者ノ意義及ヒ範圍ニ關シ其見解ヲ一ニセサルニ起因スルモノニシテ其當否ヲ攻究スルモ畢竟文字上ノ論爭ニ歸シ何等ノ實益ナキヲ以テ玆ニ深ク之ヲ究メス唯余輩ハ第二說ヲ採ルモノナルコトヲ一言スルニ止メン

第四節　憲法ト行政法

憲法ト行政法トノ區別ニ關シテハ種々ノ說アリ今左ニ其二三ヲ擧ケテ最後ニ余輩ノ見解ヲ示サント欲ス

第一說　憲法トハ統治ニ關スル最大原則ヲ定ムルモノニシテ行政法トハ其細則ヲ定ムル法ナリト謂フニアリ然レトモ此見解ハ甚タ漠然タルヲ免カレス蓋シ其大原則ト云ヒ細則ト云フモノハ畢竟程度上ノ差異ニアラサルヲ以テ其兩法何レノ部分ニ屬スルヤハ各個ノ場合ニ於テ之ヲ決セサルヘカラサルヲ以テ區別ノ標準頗ル曖昧ニシテ常ニ動搖スルノ嫌ナキヲ得サレハナリ故ニ此說ハ之ヲ採ルコトヲ得ス

第二說　憲法ハ國家ノ最高權ノ組織ニ關スル法ニシテ行政法トハ國家最高權ノ作用ニ關シ官廳及ヒ臣民ヲ羈束スル法(法律命令又ハ慣習ハ總テ之ヲ包含ス)ナリト謂フ者アリ此區別ハ一見瞭然タルカ如キモ若シ此說ニ依ルトキハ一方ニ於テハ憲法ニ於テ行政官廳ノ組織マテモ之ヲ規定スルコトヽナリ他方ニアリテハ行政法ニ於テハ立法行爲ニ關スル規定マテモ包含セサルヘカラサルコトヽナリ立法行政等ノ各作用ニ付キ完全ナル理解ヲ得セシムルコト能ハサルノ不便アリ故ニ之ヲ採ラス

第三說　憲法トハ國家ノ要素及ヒ統治者躬カラ行フ統治ニ關スル法ニシテ行政法トハ國家カ他ヲシテ行ハシムル所ノ統治作用ノ標準トナル法ナリト云

フニアリ此說ノ如ク行政法ハ國家カ他ヲシテ行ハシムル統治作用ノ標準ナリト名クレハ裁判所ノ行爲準則モ亦此中ニ論セサルヘカラサルコトヽナリ行政法トハ民法、商法、刑法、訴訟法、裁判所構成法等ヲ悉ク包含スル膨大ナルモノトナルノ虞アリ故ニ之ヲ採ラス

第四說 憲法トハ直接機關即チ君主及ヒ議會ノ組織、權限竝ニ其作用ノ形式ヲ定メタルモノニシテ行政法トハ間接機關即チ他ノ機關ノ委任ヲ以テ其存在ト權限トヲ得ル機關ノ組織、權限竝ニ其作用ノ形式ニ關スル規定ヲ名ク ト云フニアリ然レトモ其論者ノ所謂間接機關ナルモノヽ行爲即チ國務大臣ノ副署ノ如キ若クハ裁判所ノ司法權行使ノ如キハ皆憲法ノ定ムル所ニシテ之ヲ行政法ノ領域ニ驅逐スルヨリハ寧ロ憲法ノ範圍ニ置クヲ以テ至當ナリト思惟ス何トナレハ憲法上ノ權限ト云フ點ヨリ之ヲ觀レハ國務大臣ノ副署モ議會ノ協賛モ均シク統治權ノ作用ニ關シ憲法上缺クヘカラサル行爲ニ屬スレハナリ

憲法及ヒ行政法ノ區別ノ標準ヲ一言ヲ以テ盡サントスルハ洵ニ至難ノ業ニ屬スルヲ以テ余ハ茲ニ行政法ノ定義ヲ與ヘ次節ニ與フル憲法ノ定義ト之ヲ比較對照シテ以テ如何ニ兩者ノ間ニ區別ノ存スルカヲ知ラレンコトヲ希望スルモノナリ

行政法トハ行政行爲ノ形式及ヒ實質ト竝ニ之ヲ處理スル機關ノ組織、權限ニ關スル法ヲ云フ故ニ行政法トハ統治作用ノ一部タル行政ノミニ關スル法ナリ而シテ行政ノ何タルヤハ後ニ統治權ノ作用ヲ論スルニ當リ其大體ヲ說明スヘシト雖モ之ヲ一言スレハ我國ニ於テハ統治作用ヨリ立法、司法及ヒ憲法上ノ大權作用ヲ除キタルモノニシテ其立法トハ法律ナル命令ヲ制定スル行爲ヲ謂ヒ司法トハ民事及ヒ刑事ノ訴訟ヲ裁判スル行爲ヲ謂ヒ憲法上ノ大權作用トハ君主ノ親裁ニ出ツル統治作用ヲ稱スルモノニ外ナラサルナリ

第五節 憲法ノ意義

憲法ノ意義ニ付テハ學者ノ說一定セス今其二三ヲ擧ケテ最後ニ余輩ノ所見ヲ示サントス欲ス

第一說　憲法ハ國家ノ組織ヲ規定スル法ナリト此說ハグナイスト、シュルチエー等ノ唱フル所ナレトモ此說ニ依ルトキハ憲法ハ獨リ國家ノ組織ノコトノミヲ規定シテ國家ノ作用ハ之ヨリ除外サル、コトニ解釋サレ其範圍頗ル狹キニ失スルノ嫌アルヲ以テ之ヲ採ラス

第二說　憲法ハ國家直接機關即チ君主及議會ノ權限ヲ定メタル法ナリト此說ハエリネック一派ノ唱フル所ニシテ我國ノ學者中亦之ニ贊同スル者モ尠ナカラスト雖モ其直接機關トシテ君主及議會ノミヲ指シタルノ理由明ナラス又此說タル君主ハ國家ノ最高機關ナリトノ趣旨ヲ前提トスルモノナルヲ以テ之ヲ採ルコトヲ得ス(君主ハ機關ナリヤ否ヤハ後章ニ詳論スヘキモ要スルニ一ノ疑問タルヲ免カレサルヲ以テ直チニ之ヲ豫決シテ前提トナスカ如キハ一般ニ憲法ノ定義トシテ妥當ノモノニアラス)

第三說　憲法ハ國家ノ要素及統治者ノ親裁スル作用ヲ規定スル法ナリト是レボルンハックノ唱フル所ニシテ此說ハ國家ヲ以テ統治者ナリトナスノ前提ヨリ來ルモノナルヲ以テ前說同樣一般憲法ノ定義トシテ之ヲ採用スルコトヲ得サルノミナラス統治者カ他ヲシテ行ハシムル作用例ヘハ司法權ノ行使等ニ付キ脫漏スルコトヽナルニヨリ當ヲ得タル說ト云フヲ得サルナリ

第四說　憲法ハ國權ニ關スル法ノ全體ナリ即チ國權ノ實質、範圍及ヒ國權行使ノ機關竝ニ國權行使ノ形式ニ關スル規定ナリトゲルバー等ノ唱フル所ナリ此說ニ從フトキハ憲法ト行政法トハ混一セラルヽノミナラス司法モ亦統治行爲ノ一ニ屬スルヲ以テ之カ形式ニ關スル規定タル訴訟法ノ如キニ至ルマテ總テ憲法ノ領域ニ入リ隨テ斯法ノ範圍不當ニ膨大ニ失シ法ノ系統ヲ紊ヲ以テ之ヲ採ラス

故ニ予輩ハ憲法トハ統治權ノ作用ヲ定ムル根本ノ規定ヲ稱スト云ハント欲スルナリ

第六節　憲法ノ種類

一　立憲國ノ憲法ト總テノ國ノ憲法

前ニ述ヘタル如ク憲法ナル語ヲ廣義ニ解シ國ノ根本法トナストキハ一國ト

シテ憲法ヲ備ヘサル國ナシト雖モ今日普通稱スル憲法トハ狹義ニテ立憲國ノ憲法ヲ指スモノナリ而シテ立憲國ノ憲法トハ民選議會ノ存立ヲ前提シタル國ノ根本法ヲ指スモノナリ或ハ法治國ヲ憲法國ト稱スルモ亦タ此意義ヲ有スル憲法政治ヲ行フ國ヲ稱スルニ外ナラサルナリ

二 成文憲法ト不文憲法

成文憲法トハ一ノ典章ヨリ成ルト數多ノ典章ヨリ成ルトヲ問ハス明文ヲ以テ定メラレタル憲法ヲ名ツケ不文憲法トハ習慣、條理、判決例、約束等ヨリ成立スルモノヲ指スモノニシテ英國憲法ノ如キハ其一例ナリ

三 欽定憲法ト民定憲法

欽定憲法トハ專獨ニ規定セラレタルト或機關ノ協賛ヲ經タルヲ問ハス君主ノ制定ニ係ルモノヲ稱シ民定憲法トハ直接間接ニ國民ノ制定ニ係ルモノヲ云フ國民間接ノ制定ニ係ル憲法トハ民選議會ニテ議定サルヽ憲法ヲ云フモノナリ例ヘハ白耳義、佛蘭西、瑞西ノ憲法ノ如キハ民定憲法ノ例ニシテ普國、墺國及我國ノ憲法ノ如キハ欽定憲法ノ例ナリ

四 合意的憲法ト片意的憲法

關係人民若クハ關係國家ノ合意ニ依リテ成立シタル憲法ヲ合意的憲法ト稱シ一人若クハ數人ノ意思ニヨリ成立シタル憲法ヲ片意的憲法ト稱スルナリ例ヘハ民定憲法ノ如キハ關係人民合意ノ憲法ニシテ千八百七十一年ノ獨逸憲法千七百八十七年ノ北米合衆國憲法ノ如キハ關係國家合意ノ憲法ノ適例ナリ又欽定憲法ノ如キハ無論片意的憲法ノ例ニ屬スルモノナリ

五 固定憲法ト可動憲法

之ハ憲法ノ變更カ特ニ鄭重ノ手續ヲ要スルト否トニヨリ生スル區別ナリ固定憲法トハ憲法ノ變更カ通常ノ法律ノ變更ヨリモ困難ナルモノヲ指スモノニシテ大多數ノ成文憲法ハ此中ニ屬スルモノナリ而シテ固定憲法ノ極端ナルハ憲法ヲ以テ永久不變ノモノトナシ如何ナル事情ノ下ニモ變更ヲ許サス ト爲スモノナリ之ニ反シ可動憲法トハ憲法トノ間ニ變更手續ノ差異ヲ認メス憲法モ通常法律ト同樣ニ變更シ得ルモノヲ云フ不文憲法及變更手續ヲ鄭重ニセサル少數ノ憲法此例ニ屬スルモノナリ

第七節　憲法ノ制定、改正及ヒ廢止

第一款　憲法ノ制定

憲法制定權ハ國體ニ依リテ其所在ヲ一ニセス即チ國權在君國ニアリテハ君主ニ存シ國權在民國ニアリテハ國民ニ存スルモノナリ而シテ我憲法ハ君主ノ制定ニ係ルモノニシテ其制定權全ク君主ニ存スルモノナリ故ニ我憲法ハ欽定憲法ノ一ナリ

第二款　憲法ノ改正

我國ニテハ憲法改正ノ手續ハ普通立法ノ手續ト異ルモノニシテ憲法第七十三條及第七十三條ニ依レハ憲法改正ノ議案ハ必ス勅命ヲ以テ之ヲ下付シ其議決方法ハ通常過半數ヲ以テ足レリトセス總議員三分ノ二以上ノ出席ト出席議員三分ノ二以上ノ多數ノ同意トヲ求ムルモノナリ又憲法ハ普通ノ法律ト異リ攝政ヲ置クノ間之ヲ變更スルコトヲ得サルモノトセリ即チ(一)發案權ノ制限(二)議決手續ノ鄭重(三)攝政在任間ノ改正禁止ノ三點ニ於テ憲法ヲ普通ノ法律ト異ニシテ以テ其改正ヲ困難ナラシメタリ是レ國ノ根本法ヲ容易ニ變更セサルノ精神ヨリ來ルモノナリ

之ヲ歐洲諸國ノ憲法ニ比シテ見ルモ概ネ亦此三點ニ於テ普通立法ト其手續ヲ異ニセリ然レトモ其制限ノ體樣ニ至リテハ各同シカラサルナリ

第一　發案權ノ制限　發案權ハ之ヲ君主ニ專屬セシムル國アリ或ハ君主ト議會トニ共屬セシムルモノアリ而シテ發案權ヲ議會ニ與フルトキハ之ヲ一定ノ事項ニ限ルヲ普通トナスモノナリ即チ臣民ノ權利義務ニ直接ノ關係ヲ有スル事項議會ノ權限ニ關スル事項及ヒ司法權ニ關スル保障ノ如キ是ナリ

第二　議決ニ關スル手續ノ鄭重　議決ニ付テハ(一)憲法改正ノ爲メ特別機關ヲ置ク國アリ普通立法機關ヲシテ議決セシムルモノアリ其特別機關ニ依ルモノヽ中ニモ國會以外ニ特別ノ憲法制定議會ヲ設クルモノアリ(米國)兩院ヲ併合シタル議會ノ議ニ付スルモノアリ(佛國)直接國民ノ多數投票ヲ議會ノ議決ノ外ニ要スルモノアリ(瑞西)(二)議決ニ必要ナル投票數ニ付キ普通ノ手續ト異ナルモノニ付テモ或ハ總議員ノ四分三以上ノ出席ト出席議員四分ノ三以上

ノ同意ヲ要スルモノト或ハ總議員三分ノ二以上ノ出席ト出席議員三分ノ二以上ノ同意ヲ要スルモノトアリ(三)議決ノ回數ニ付テモ又タ普通立法ト其手續ヲ異ニスルモノアリ即チ二回ノ議決ヲ經ルヲ要スルモノト三回以上ノ議決ヲ經ルヲ要スルモノトアリ而シテ二回以上ノ議決ヲ要スルモノニハ其第一ノ議決ト次ノ議決トノ間ニ一定ノ期日ヲ置クヲ要スルヲ常トセリ

第三 攝政ヲ置ク間ノ制限 攝政ヲ置ク間ハ絕對ニ憲法ノ改正ヲ禁止スルモノト一定ノ事項ニ限リ憲法ノ改正ヲ禁止スルモノトアリ例ヘハ王位繼承ノ順位ニ關シテハ攝政在任中之ヲ變更スルヲ得ストナセルモノアルカ如キ是ナリ

以上三點ハ成文憲法ヲ有スル國ニ於テ一般ニ認ムル所ナリト雖モ伊太利ハ之ニ例外ヲ成スモノニシテ普通立法ト其手續ヲ異ニスルモノナリ伊國ニ於テハサルヲニヤ憲法カ同國憲法トナリシ後其改正ニ關シ如何ナル手續ニ依ルヘキヤニ付キ議論ノ沸騰シタルコトアリシモ普通立法手續ニ依ルヘシトノ說遂ニ勝ヲ制シ今日ニ至リテハ別ニ其手續ヲ異ニセサルコトヽナレリ

憲法改正權ノ所在ハ特別ノ明文ナキ以上ハ憲法制定權ノ所在ニ存スルモノタルハ事理ノ當然ナリ殊ニ我國憲法ニ於テハ明カニ改正ノ議案ハ必ス勅命ニ依リ議會ノ議ニ付スルモノトシテ他ニ發案權ヲ認メス且攝政ノ在任中憲法ノ改正ヲ禁止スルヲヨリ之ヲ見ルモ改正權ハ獨リ天皇ニ存スルコト瞭々トシテ一點ノ疑ヲ容レサルナリ

憲法ノ法律ニアラサルハ固ヨリ言ヲ俟タサル所ニシテ何人モ疑ヲ容レスト雖モ憲法改正案モ法律案ノ一種ナリト解スルモノナキニアラス其說ニ曰ク(一)憲法第五條ハ天皇ノ立法權ノ外別ニ憲法改正ノ權ヲ認メス(二)第六條ニハ法律ノ裁可トアリテ憲法改正案ノ裁可ニ關シ規定ナシ(三)第三十七條ニハ議會ノ法律協贊ノ權限ヲ認ムルモ別ニ憲法改正案ニ協贊スルノ規定ナシ然ルニ憲法改正案ハ勅命ニ依リテ帝國議會ノ議ニ付スルハ憲法補則ノ認ムル所ナレハ其改正權ハ天皇ニアルコト明カニシテ隨テ必ス之カ裁可ヲ要スヘク且議會ノ協贊ヲ要スルコト亦明カナルヲ以テ法律案ノ中ニハ憲法改正案必ス包含セサルヘカ

ラサルナリト雖モ我帝國憲法ノ所謂立法權ナルモノハ法律ノ名ヲ以テ發布スル所ノモノヲ制定スル權ニシテ其意義法律制定權ニ限ラル而モ憲法ハ法律ニアラス然ルニ之カ改正案ヲノミ獨リ法律案ナリト稱スルハ解スヘカラサル說ナリ論者ノ根據トスル三個ノ理由ノ如キ一應理由アルカ如キモ少シク之ヲ考察スルトキハ直チニ其非ナルヲ發見スヘシ抑モ憲法ニ規定シタル統治ノ作用ハ憲法ノ範圍內ニ於ケル行動ニ關スルモノニシテ憲法夫レ自身ニ關スル規定ハ此中ニ包含スルコトナキハ勿論タリ故ニ論者ノ引用シタル第五條、第六條及ヒ第三十七條ニ於テ憲法改正案ニ對スル規定ナキハ敢テ怪ムニ足ラス就中憲法ノ本文ニ其改正ニ關スル規定ヲ設ケスシテ其補則ニ於テ第七十三條ヲ設ケ以テ憲法ノ改正ニ關スル特別ノ手續ヲ規定シタルヨリ考フルモ法律案中ニ憲法改正案ヲ包含セシメサルノ精神タルヲ推知スルコトヲ得又憲法ノ本文中ニ憲法改正權ノ行使ニ關スル規定ナキモ憲法制定權ヲ有スル天皇カ亦其改正權ヲ有スルハ當然ノ事理ニシテ隨テ之ニ對スル裁可權存スルコトモ(憲法改正案ニ付テハ裁可ヲ要セストノ說アリ)亦必然ノ結果ト云フヘク憲法ノ條章ヲ俟テ始メテ憲法改正權等天皇ニ屬スルモノニアラサルナリ又憲法改正案ノ議會ノ協贊ヲ經ルコトニツキ明文ナシト論者ハ說クモ其議會ノ議決ニ付スルコトニ就テハ第七十三條ノ規定ヲ特ニ設ケタルモノナリ故ニ右ノ三點ハ未タ以テ憲法改正案ハ法律案ナリト斷定スルノ論據トナスニ足ルモノト考フルヲ得サルナリ

夫レ斯ノ如ク憲法改正案ハ法律案ニアラサルカ故ニ法律案ニ關スル規定ハ憲法改正案ニ適用セラレサルナリ又議院ハ憲法第三十八條ニヨリ法律ノ發案權ヲ有スルモ議院ハ憲法改正ニ付キ發案スルヲ得サルカ故ニ發案ニ涉ル修正ヲ憲法改正案ニ關シテ爲スヲ得サルナリ

第三款　憲法ノ廢止

終ニ臨ミ憲法ハ之ヲ廢止スルコトヲ得ルヤ否ヤニ付キ一言センニ各國ノ憲法ニ於テ憲法廢止ノ條項ナキノミナラス何レノ憲法ニ於テモ廢止ノ手續ニ關スル規定アルヲ見ス然リト雖モ憲法制定權ハ國權總攬者ノ手裡ニ存スルヲ以テ之カ廢止ニ付テ別ニ何等ノ明文ナク又改正ノ手續ニ關シ特別ノ制限ナキ以上

ハ憲法廢止權モ亦絕對的ニ國權總攬者ノ手裡ニ存スルモノト解セサルヘカラス殊ニ我國ノ一如キ攝政ノ在任中之ヲ變更スルコトヲ得サル規定ヲ存スルカ如キハ反對ニ益〻之ヲ證スルニモノト云フヘシ然レトモ憲法ハ輕々ニ之ヲ廢止スヘキモノニアラサルコトハ各國皆然ルモノニシテ我國ノ如キモ亦容易ニ之ヲ廢止シ及ヒ廢止セシメサルノ精神タルコトハ憲法發布ノトキノ詔勅ニ「朕……朕ノ子孫及ヒ將來ノ臣民ハ此憲法ニ對シ永遠ニ從順ノ義務ヲ負フヘシ」トアルニ由リテ明カナリ學者或ハ此詔勅ヲ以テ憲法ノ廢止ヲ禁止スル命令ナリト解シ我憲法ハ永久廢止スルコトヲ得スト論スト雖モ是レ非ナリ何トナレハ此勅語ノ主旨トスル所ハ憲法ハ國家ノ大典ナルヲ以テ其改廢ヲ容易ニセサルコトヲ言明スルニ止リ直チニ之ヲ以テ天皇ノ憲法廢止權ヲ絕對ニ拋棄シタルモノト解スヘカラサレハナリ

是ニ由リテ之ヲ觀レハ一時世論ニ上リタル憲法中止論ノ是否ニ關スル問題ノ解決カ法律上至難ノ問題ニアラサルヲ知ルニ足ルヘシ然レトモ玆ニ余輩カ論シタル所ハ其觀察ヲ純粹法理ノ上ニ求メタル論結ナルヲ以テ政治上ヨリ觀察シテ憲法ノ廢止、停止カ果シテ其當ヲ得ルヤ否ヤハ固ヨリ別個ノ問題ニ屬シ敢テ余輩攻學者ノ關知スル所ニアラサルナリ

第八節　憲法ノ解釋權

索遜其他獨逸二三ノ聯邦ニ於テハ憲法解釋ニ關シ特別ノ機關ヲ設ク之ヲ國法院(Starts gerichtshof)ト云フ索遜憲法第百五十三條ニ曰ク若シ憲法中或條項ニ付キ疑問ヲ生シ而シテ政府ト議會トノ協議ニテ之ヲ解釋スルヲ得サルトキハ其解釋ヲ求ムルカ爲メ政府ヨリモ又議會ヨリモ之ヲ國法院ニ訴フルコトヲ得、國法院ノ解釋ハ確定不動ノモノニシテ之ニ對シ再審ヲ求ムルコトヲ得スト而シテ其組織總テ十二人ヨリ成リ其六人ハ勅選ノ判事ニシテ他ノ六人ハ上下各院ヨリ三人宛選出セラレタル議員ナリ白耳義及ヒ伊太利ニ於テハ憲法解釋ノ爲メ特別ノ機關ヲ設ケスシテ立法機關專ラ之ヲ解釋スルモノトナセリ獨逸帝國ニ於テハ其憲法第七十六條ニテ憲法ノ爭議ヲ決スル機關ノ設ケナキ聯邦各國間ニ於テ憲法上ノ爭議ヲ生スルトキハ其一方ノ申出ニ因リ聯邦議會之ヲ裁決

スヘシ此裁決ヲ經ルモ尙ホ其效ナキトキハ獨逸帝國立法ノ方法ニ依リテ之ヲ決スト規定セリ

併シ憲法ノ解釋ニ付キ何等ノ明文ナキコト我國ノ如キニ於テハ憲法制定權ヲ有スル天皇ハ又最終ノ憲法解釋權ヲ有スルモノト解セサルヘカラスト信スルナリ

或ハ之ニ對シ「憲法ハ天皇ノ行爲ノミナラス機關ノ行爲ヲモ規律スルモノナルカ故ニ機關モ亦之ヲ解釋シ以テ其職責ヲ盡スコトヲ得サルヘカラス例ヘハ國務大臣カ天皇ヲ補弼シ違憲ノ行爲ナカラシムル爲メニハ憲法ヲ解釋スルコトヲ得サルヘカラス裁判所カ其職務ヲ行フニモ憲法ノ解釋亦必要ナリトスルカ如シ」ト說キ尙進ンテ「法トシテ發表サレタル天皇ノ意思ト天皇實際ノ解釋トカ明ニ一致セサル場合ニハ學理上憲法トシテ發表シタル意思コソ至當ナル天皇ノ意思ナリト論斷セサル可ラス隨テ裁判所其他ノ機關モ正當ナル天皇ノ意思ヲ行フヲ以テ其職責トスト云ハサルヘカラス」ト唱フル者アリト雖モ君主ト裁判所又ハ大臣トノ意見カ衝突スル場合ニ於テ何ヲ根據トシテ君主ノ解釋ヲ不當ト認ルヲ得ルヤ固ヨリ職務執行上裁判所、國務大臣及其他ノ機關カ憲法ニツキ解釋權ヲ有スルコト疑ナシト雖モ特別ノ明文ナキ限リ最終ノ解釋權ハ憲法ノ制定者ニアリトセサルヲ得サルナリ隨テ裁判官ニシテ違憲ノ判決ヲナシタリト認ムル場合ニハ君主直接ニ其判決ヲ取消スヲ得スト雖モ違憲ノ判決ヲナシタリトノ廉ヲ以テ其裁判官ヲ懲戒處分ニ附スルコトヲ得ト考フルナリ

第九節　憲法ノ效力

第一款　效力ノ意義

憲法ノ實質的效力ニ就テハ人人ノ行爲ヲ拘束スルコト一般法令ト同シキヤヨリ茲ニ特別ニ述フルノ必要ヲ認メサルニヨリ本節ニテ述ヘント欲スルハ形式的效力ニ限ラルヽモノナリ

第二款　憲法ト法律

憲法モ通常ノ法律ト等シク同一ノ手續ヲ以テ何時ニテモ改廢シ得ル國例ヘハ伊英兩國ノ如キニ於テハ憲法ト法律トノ間ニ形式的效力ノ差異存セサルモノ

ナリ併シ法律ノ改正ニ比シ憲法ヲ改正スルハ其手續ヲ一層鄭重ニスル國ニ於テハ此兩者ノ間ニ效力上ノ差異明ニ存ス即チ法律ヲ以テ憲法ヲ變更スルヲ得サルコト是ナリ固ヨリ我國ニテモ法律ヲ以テ憲法ヲ變更スルヲ得スト定メタルモノナキモ若シ法律ヲ以テ憲法ヲ變更シ得ルモノト解スルトキハ特別ニ憲法改正ニツキ鄭重ナル手續ヲ採ルノ根基ヲ滅却スルモノナルカ故ニ憲法ハ法律ニヨリ變更セラレサルノ形式的效力ヲ有スト解釋セサルヲ得サルナリ

又之ニ反シ憲法ノ法律ニ對スル關係ヲ云ヘハ憲法ハ立法權等ニツキ其大本ヲ定メタルモノナルニヨリ是亦明文ナキモ憲法ヲ以テ法律ヲ變更シ得ルコト當然ナリ且我國ニテハ憲法ノ發布ニ當リ其補則第七十六條ニ於テ「法律、規則、命令又ハ何等ノ名稱ヲ用ヒタルニ拘ラス此ノ憲法ニ矛盾セサル限リ現行ノ法令ハ總テ遵由ノ效力ヲ有ス」ト規定セラレタルニ徵スルモ其精神ナルコトヲ推知シ得ルモノナリ

第三款　憲法ト皇室典範

我皇室典範ノ性質ニ就テハ後ニ至リテ說クヘシト雖モ我國ニテ此兩者ノ間ノ形式上ノ效力ノ差異ヲ述フルトキハ憲法ノ效力ハ皇室典範ニ比シ優强ナルコト憲法第七十四條ニ依リ明ナリ憲法第七十四條第二項ニ曰ク皇室典範ヲ以テ此ノ憲法ノ條規ヲ變更スルコトヲ得スト然レハ之ト反對ニ憲法ヲ以テ皇室典範ノ規定ヲ動カスコトヲ得ルヤ否ヤ皇室典範ノ改正ニ就テハ憲法第七十四條第一項ニ皇室典範ノ改正ハ帝國議會ノ議ヲ經ルヲ要セストアリ又皇室典範末條ニ將來此ノ典範ノ條項ヲ改正シ又ハ增補スヘキノ必要アルニ當テハ皇族會議及ヒ樞密顧問ニ諮詢シテ之ヲ勅定スヘシト規定シ憲法改正ノ手續トハ議會ノ議ヲ經サルコト、皇族會議ノ諮詢ヲ經サルヘカラサルコト、ニ於テ其改正手續ヲ異ニスルヨリ純然タル皇室內部ノ規定ニ關シテハ憲法ヲ以テ濫リニ之カ變更ヲ試ムルヲ得サルナリ蓋シ皇室典範中純然タル皇室內部ノ規定ハ皇室ノ自治權ノ範圍ニ屬スルモノナレハナリ併シ憲法ヲ以テ此自治權ノ消滅ヲ定ムルコトヲ得ルニヨリ憲法ハ此自治權ヲ廢スルハ此限リニアラサルナリ

第四款　憲法ト條約

憲法ニ依リ條約締結權君主ニ專屬スルニヨリ君主以外ノ者カ條約ヲ他國ト締

結スルモ之ハ條約トシテ成立スルモノニアラサルナリ尚ホ條約ノ內容ニ付テモ現行憲法ノ條款ニ依準スルヲ前提トシテ締結サルヘキモノナレハ憲法ニ牴觸シタル事項ヲ條約ヲ以テ締結シ得サルナリ然レハ憲法ヲ以テ條約ヲ變更シ得ルヤト云フニ條約トハ他國トノ間ニ締結シタルモノナルニヨリ內國ニ於テ ル效力ハ憲法ノ改正ヲ以テ之ヲ妨ケ得ルモ他國ニ對スル條約ノ效力ハ條約ヲ改正セサル以上ハ憲法ヲ以テ之ヲ動カスコトヲ得サルモノナリ

第五款　憲法ト緊急勅令

或ハ緊急勅令ヲ以テ憲法ヲ變更スルコトヲ得スト定メサル以上ハ緊急勅令ヲ以テ憲法ヲ動カスコトヲ得ト唱フル人アレトモ此ノ如キ說ハ少クトモ我國ニテハ採用スルコトヲ得ス何トナレハ緊急勅令ハ法律ニ代ハルヘキモノニテ法律ハ憲法ヲ動カシ得サルコト前ニ述ヘタル如クナレハナリ

第六款　憲法ト大權命令(緊急命令以外ノ)及ヒ貴族院令

此等ノ命令ハ法律ト對等ノモノニシテ互ニ相侵シ得サルモノナルカ此等ノ命令ヲ以テ憲法ヲ變更スルコトヲ得サルハ法律ノ憲法ニ對スルト同シキモノナリ

第十節　憲法ノ行ハルヽ範圍

憲法ノ行ハルヽ範圍ニ付テハ憲法第一條ニ之ヲ明言セリ曰ク大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治スト即チ本條ニ依リ統治ノ行ハルヽ容體即チ憲法適用ノ範圍ニアルモノ(帝國)タルコト明カナリ而シテ帝國ナル文字ハ前ニ國家ノ所ニ於テ述ヘタル如ク普通ノ國家ト同義ニアラスシテ統治權ナル要素ヲ國家ノ文字ヨリ除外シタルモノ即チ土地及ヒ人民ト之ヲ解セサルヲ得サルナリ

第一　土地　憲法ノ行ハルヽ土地ノ區域ニ付テハ普國憲法第一條ニ凡テ王國ノ土地ニシテ現在ノ範圍ニ屬スルモノヲ普國ノ領土トスト規定シ又其第二條ニ普國ノ境界ハ法律ニ依ルニ非サレハ之ヲ變更スルコトヲ得スト定メタリ故ニ普國ニテハ王國ニ屬スル土地ヲ有スルモ法律ヲ以テ之ヲ領土內ニ編入セサル以上ハ憲法ノ行ハルヽ區域トナラサルナリ蓋シ領土トハ統治權ノ

下ニ立ツ土地ヲ指スモノナレハナリ併シ我國ニテハ此ノ如キ明文ナキニ依リ我國ニ屬スル土地ハ總テ統治權ノ行ハルヽ範圍即チ憲法適用ノ區域ト解スヘキナリ嘗テ臺灣カ我有トナリシトキ憲法直チニ此新領土ニ行ハルヽヤ否ヤハ一ノ疑問タリシモ今日ハ最早ヤ憲法ノ其新領土ニ對シ行ハルヽコトニ付キ疑ヲ抱ク者ナキニ至レリ

第二 人民 統治權ノ下ニ立ツ人民ヲ國民又ハ臣民ト云フ而シテ此臣民ト憲法トノ關係ニ付キ疑ノ存スルハ在外臣民即チ領土外ノ臣民ニ憲法ヲ適用サルヘキモノナルヤ否ヤノ問題ナリ然ルニ憲法發布ノ勅語ヲ見ルトキハ「朕カ祖宗ニ承クルノ大權ニ依リ現在及將來ノ臣民ニ對シ此ノ不磨ノ大典ヲ宣布ス」ト又「茲ニ大憲ヲ制定シ朕カ率由スル所ヲ示シ朕カ後嗣及ヒ臣民ノ子孫タル者ヲシテ永遠ニ循行スル所ヲ知ラシム」トアルニ依リ臣民ハ領土ノ内外ニアルヲ問ハス憲法適用ノ範圍ニアルコト明カナリ唯タ在外國ノ臣民ハ其國ノ統治權ノ下ニ其領土權ノ結果トシテ立ツカ故ニ我憲法ハ其統治權ノ行使ニ牴觸セサル範圍ニ於テ在外臣民ニ行ハルヽニ過キスト考フヘキナリ

第十一節 立憲國

立憲國トハ立憲制ヲ採用スル君主國即チ統治權ノ作用ノ形式ヲ定メタル憲法ヲ有スル國ヲ指スモノニシテ我國モ現行帝國憲法發布以後立憲君主國トナリタルモノナリ固ヨリ憲法ト廣ク稱スルトキハ立憲國ノ憲法モ專制國ノ憲法モ共ニ指サルト雖モ我二十二年發布ノ憲法ハ立憲國タルコトヲ表彰スル憲法タルナリ之ヲ證スル條文ハ憲法第四條ナリ同條ニ曰ク天皇ハ統治權ヲ總攬シ此憲法ノ條規ニ依リ之ヲ行フト即チ此條文ハ統治權ヲ行フニ各々形式アルコトヲ示スモノニテ其形式ニ從テ統治權ヲ行フハ即チ立憲政體ノ本領タルナリ或ハ此條文ニ依リテ立憲國ノ憲法ハ君主ノ權力ヲ制限スルモノト云フ人アレトモ若シ他ニ君主ヲ制限スル力アルトキハ其力ノ存スル所權力ノ存スル所ニシテ君主ハ最早ヤ統治權ノ主体タラサルコトヽナルナリ即チ憲法第一條ノ天皇之ヲ統治ストノ明文ニ背クモノナリ殊ニ此憲法第四條モ憲法中ノ一條トシテ君主ニ依リテ制定セラレタルモノナレハ此條文カ君主ヲ制限スルモノトハ考

フルコトヲ得サルモノナリ或ハ又此條文ニ依リ統治權ノ主体ハ制限ヲ受ケス唯タ其作用ノミ制限ヲ受クルモノト說ク人アリト雖モ作用ハ主体ノ結果ニシテ主体ハ無制限ニシテ作用ノミ制限ヲ受クルコトハ想像シ得ラレサルコトナリ故ニ立憲政体ノ特色ハ君主ニ制限ヲ加フルニ非スシテ統治權ノ作用ニ一定ノ形式ヲ定ムルニ在ルナリ以下今日ノ立憲君主國カ專制君主國ト異ルノ特點ヲ擧クレハ

第一 立憲君主國ニテハ立法權ヲ行フニ民選議會ノ協贊ヲ要スルモノナリ此民選議會ナルノ點ハ注意スヘキモノニテ若シ之ニ代フルニ勅選議員ノミヲ以テ組織シタル議會ヲ以テスルトキハ最早ヤ立憲國タラサルナリ故ニ我憲法實施前元老院ナルモノアリテ法律制定ノ事業ニ參與シタルモ其時ハ立憲政体タラサリシナリ

第二 立憲制ヲ採用スル國ニテハ司法權ハ獨立ノ裁判所之ヲ行フヘキモノナリ 若シ裁判所ヲ組織スル裁判官ノ位地ニシテ法律ヲ以テ保障セラルヽコトナキトキハ即チ議會ノ協贊ヲ經テ定メタル規定ヲ以テ保障セラルヽコトナキトキハ立憲國ニアラサルナリ

第三 立憲君主國ニテハ統治者ノ命令ハ總テ國務大臣ノ副署ヲ要スルモノナリ 若シ此副署ナキトキハ統治者ノ命令タラサルコトヲ示スモノナリ即チ副署ヲ以テ統治者タル君主ト自然人タル君主トノ行爲ヲ分ツモノナリ

第四 立憲君主國ニテハ君主カ他ニ委任セサル政務ノ範圍ヲ有スルモノナリ』

右ニ揭ケタル四個ノ形式ハ立憲君主國ノ永久ノ要素タルヤ否ヤハ疑問ナレトモ今日ノ立憲君主國ニ在リテハ各國ヲ通シテ一ナルモノナリ而シテ我國ニ於テモ亦此四形式ヲ以テ重要ナルモノトセリ（憲法第一章第三十八條、第五十七條、第五十五條參照）

第十二節 憲法ノ法源

第一款 帝國憲法

前ニ述ヘタルカ如ク形式的憲法ト實質的憲法トハ必ラスシモ相一致スルモノニ非サルニヨリ我帝國憲法即チ明治二十二年二月十一日ニ發布セラレタル形式的憲法モ其規定悉ク實質的憲法ニ屬スルモノナルコトヲ保證スルコト能ハ

スト雖モ憲法々源中ノ主要ナルモノナルコトハ疑ナキナリ

第二款　皇室典範

憲法第二條ニ「皇位ハ皇室典範ノ定ムル所ニ依リ皇男子孫之ヲ繼承ス」ト規定シ又其第十七條ニ「攝政ヲ置クハ皇室典範ノ定ムル所ニ依ル」ト規定セラレタルニヨリ皇室典範中此等ニ關スル規定ノ憲法ノ法源タルコト亦疑ナキノミナラス天皇ノ成年ニ關スル規定等憲法ノ一部ヲ組織スルモノ其中ニ少ナカラサルナリ

第三款　法律命令

憲法發布後ノ法律命令ノ意義ニ付テハ後ニ統治權ノ作用ヲ講スルニ當リ之ヲ詳述スヘキヲ以テ唯タ茲ニハ憲法發布前ノ法律命令ニ付キ一言セント欲スルモノナリ維新後法令ナルモノハ多ク布告、布達、達等ノ名稱ヲ以テ發布セラレ而シテ此等ノモノハ其實質ニ於テモ效力ニ於テモ又制定ノ形式（明治八年元老院四年十二月布告布達式參照）ニ於テモ殆ンド何等ノ差異ナク唯タ其名稱ヲ異ニスルニ過キサルモノナリ後元老院ノ設置セラルヽニ及ヒ法律ノ名ヲ以テ發布セラルヽモノハ其議ヲ經ヘシト定メ以テ太政官布告ト區別セシメントシタルモ實際此形式上ノ區別モ正確ニ行ハレスシテ止ミタリ明治十九年二月二十一日勅令ヲ以テ公文式發布セラルヽニ及ヒ太政官布告、布達、達等ノ名稱ヲ止メ法律、勅令ノミトシ爲シタリ公文式第一條第二項ニ法律ノ元老院ノ議ヲ經ルヲ要スルモノハ舊ニ依ルト規定シタリ然レトモ公文式發布以後ト雖モ勅令ニシテ元老院ノ議ヲ經シモノモアリシニヨリ法律ト勅令トノ間ニ存スル形式上ノ區別モ嚴格ニ行ハレタルコトヲ斷言スルコト難ク又其法律及ヒ勅令間ノ實質上ノ區別ニ至リテモ實際存セサリシコトハ次ノ例ニ依リテ知ルヲ得ヘシ例ヘハ市制、町村制、登記法、公證人規則、徵兵令等ノ如キハ法律ヲ以テ發布セラレタリシモ新聞紙條例、出版條例、版權條例、保安條例、所得稅法等ノ如ク臣民ノ權義自由ニ關スルコト大ナルモノモ勅令ノ名ヲ以テ發布セラレタルカ如シ又憲法第九條ニハ命令ヲ以テ法律ヲ變更スルヲ得ストアルモ公文式ニハ之ニ類スル規定ナカリシニ因リ公文式發布以後モ憲法頒布以前ニハ法律及勅令ノ間ニ效力ノ差異アリシモノト云フヲ得サルナリ是ヲ以テ憲法第七十六條ニハ法律、規則、命令又ハ何等ノ名稱

ヲ用ヰタルニ拘ハラス此憲法ニ矛盾セサル現行ノ法令ハ總テ遵由ノ效力ヲ有スト規定シ以テ名稱ノ如何ヲ論セス總テ憲法ト牴觸セサル範圍ニ於テ效力ヲ有セシメ以テ布告、布達、達、法律及ヒ勅令ノ間ニ區別ヲ立テサルコトヽナシタリ

第四款　條約

條約ハ統治者ト統治者トノ間ノ契約ニシテ其實質カ一般ニ屬スルト特別ニ屬スルトヲ問ハス總テ其當事者ヲ拘束スルモ國家內ノ機關又ハ臣民ヲ直接ニ拘束スヘキモノニアラサルナリ若シ機關及ヒ臣民ヲ條約ニ規定スル事項ニ付キ羈束セント欲セハ特別ニ執行法律又ハ執行命令ヲ發布スルノ必要存スルモノナリ故ニ條約ハ法令ノ發布ヲ促スヘキ原因トナリ得ルモ條約自身ハ直接ニ法令タルヘキモノニアラサルナリ此點ニ關シ學者ノ說皆ナ一致スト雖モ我國ニ於テハ實際上法源トナリ得ル場合存スルモノヽ如シ從來ノ例ニ依レハ我國ニ於テ條約ヲ締結スルトキハ其實質ノ立法事項タルト然ラサルモノナルトヲ問ハス之ヲ以テ機關及ヒ人民ヲ拘束セント欲スルトキハ執行法律或ハ執行命令ヲ發布スルコトナク直チニ條約ヲ公布シ之ヲ以テ拘束セントシタリ元來立法事項ニ屬スルコトナク直チニ條約ヲ公布スルコトニ依リ人民ヲ拘束シ得ルヤ否ヤハ疑問ノ存スル所ナレトモ我國ニテハ法律命令ノ形式ニ依ラサレハ人民ヲ拘束シ得ストノ規定ナキニヨリ條約ヲ以テ直チニ拘束力ヲ生シ得ルモノト解釋シテ此ノ如クナスナリ若シ此解釋ヲ正當ナリトセンカ我國ニ於テ條約ノ法源タルコトハ議論ヲ容ルヽノ餘地ナシト云フヘシ

第五款　習慣法

習慣法ノ法源トナルハ私法ニ於ケルヨリモ公法ニ於テハ其範圍頗ル狹シ然レトモ公法ノ淵源トナルヲ得ルコトハ私法ニ於ケルト異ナルコトナシグローテフエント氏ハ憲法國ニ於ケル習慣法ヲ否認シテ曰ク君主カ統治權ヲ行フトキハ必ス憲法ノ條規ニ從フヘク而シテ憲法ヲ變更スルニハ特別ノ手續ニ依ラサルヘカラサルカ故ニ憲法上習慣法ノ存在ヲ認容スルヲ得スト云ヘリ乍併此說ハ習慣ヲ以テ憲法ヲ變更スルヲ得スト云フコトヽ憲法ニ違反スル習慣ハ成立スルコトヲ得スト云フコトヽヲ示スニ止マリ未タ之ヲ以テ習慣法ヲ否認スル

ノ理由トナスニ足ラス何トナレハ習慣法存在ノ疑問ハ憲法ノ明文ナク又憲法ニ矛盾セサル場合ニ於テ習慣法ナルモノ存在シ得ルヤ否ヤニ關スルコトナレハナリ而シテ其點ニ付テハ習慣法否認論者モ之ヲ否認スルノ理由ヲ與ヘタル者ナシ元來社會ノ事物ハ複雜ニシテ人智ハ限リアルモノナルカ故ニ社會ニ存スル又ハ發生シタル總テノ場合ヲ想像シテ之ニ備フル制度ヲ設クルコト難キヲ以テ必要上習慣法ノ存在ヲ認メサルヲ得サルナリ故ニ習慣法ニ關シテハ必要之ニ先チ理論之ニ從フモノニシテ習慣法ノ效力ニ關スル學者ノ所說勘ナカラサルモ其多クハ牽强的ノモノニ過キサルノミ其中今日廣ク行ハルヽ說ハ習慣法ノ效力ヲ有スルハ立法權ヲ有スル者ノ默認シタルニ由ルト云フニアリテ最モ妥當ナル說ト信スルナリ

第二編　統治權ノ主體

第一章　統治權ノ性質

國家ハ前述シタル如ク土地、人民及ヒ之ヲ支配スルノ力ニ依リテ成立スル而シテ

其支配スルコトハ之ヲ統治ト云ヒ其支配スル權力ハ之ヲ統治權ト指稱ス故ニ統治權ノ目的ハ或ル土地ノ區域ヲ限リ其區域内ニ來リタル人民ヲ秩序アル組織ノ内ニ入レントスルニアリ而シテ之ヲ爲スニハ絶對的拘束力アル命令ヲ發シ其服從ヲ强制スルノ要ヲ見ル斯ノ如キ命令强制ハ即チ統治權ノ效果ニ外ナラサルナリ故ニ或ハ統治權ヲ其效果ノ點ヨリ觀察シテ命令强制權ナリト稱スルモ亦可ナリ若シ土地及ヒ人民ノミ存在スルモ統治權ナクンハ土地ハ單ニ土地タルニ止マリ領土タル性質ヲ有スルコトナク人民ハ唯人民タルニ止マリ臣民タル關係ニ立ツコトナキナリ隨テ統治權存在セサルトキハ領土臣民ナク又之ヲ基礎トスル國家ナルモノ存在スルコトナキナリ換言スレハ統治權ハ國家ノ生命ニシテ統治權ナキノ國家ハ存立スルコトヲ得サルナリ今統治權ノ特質ヲ列擧スレハ左ノ如シ

第一　統治權ハ固有ノ權ナリ　茲ニ固有ノ權ナリトハ他ノ權力ノ存在ヲ俟タスシテ特立シテ存在シ且ツ其權力ノ基ク所全ク自己自由意思ノ活動ニ存スルノ謂ナリ統治權ハ此點ニ於テ地方團體ノ自治權ト區別セラルヽモノナリ

自治權ハ統治權ノ委任ニ因リテ生シタルモノニシテ地方自治團體モ亦時トシテ警察命令ヲ發シ或ハ租稅ニ關スル條例ヲ發スル等强制權力ヲ行使スルコトヲ得ルト雖モ此等ノ强制力ハ自己ニ出ツルモノニアラス又其自由意思ノ活動スルノ結果ニアラスシテ之カ背後ニ存在スル統治權ノ力ヲ俟チテ初メテ克ク其效果ヲ全クスルヲ得ルモノナリ之ニ反シ統治權ハ他ノ權ヲ俟チテ行ハルヽモノニアラス他ノ權ノ委任ニ因リテ發生スルモノニアラス獨立固有ニ存在スル權力ナリ

第二 統治權ハ不對等者間ニ於テ成立スルノ權ナリ 是レ即チ私法上ノ權利ト異ナル所ナリ即チ私法上ノ權利ハ對等者間ニ於テ成立スルモノニシテ債權ノ如ク或人ノ行爲、不行爲ヲ目的トスル權利ト雖モ權利者ハ單ニ義務者ニ對シテ履行ヲ要求スルコトヲ得ルニ止マリ自己ノ命令ヲ以テ直ニ之ヲ强制スルコトヲ得ス故ニ義務者カ其責務ヲ盡サヽルトキニ於テ其權利ノ實效ヲ收メント欲セハ必スヤ之ヲ國家公力ノ保護ニ俟タサルヘカラス統治權ハ之ニ反シ權力者ト無權力者トノ間即チ不對等者間ニ活動スル權ニシテ一方ハ命令シ他方ハ服從スル狀態ニ於テ存在シ得ルモノナリ

第三 統治權ハ絕對ノ權力關係ニシテ其羈束ヲ免ルヽヲ許サヽル權力ナリ是レ統治權カ服從者ノ意思ヲ條件トシテ成立スル權ト異ナル所ナリ凡ソ統治權以外ノ權利ニシテ亦命令服從ノ關係ヲ有スルモノ鮮ナカラス例ヘハ敎師ノ生徒及ヒ弟子ニ對スル懲戒權ノ如キ是ナリ然レトモ此等ノ權利ハ皆服從者ノ意思ヲ條件トシテ成立スル所ノ權ニシテ服從者自ラ自己ノ意思ニ基キテ服從ノ關係ニ立チタルモノナリ故ニ亦其服從者タル生徒及ヒ弟子ハ何時ニテモ其意思ヲ以テ師弟ノ關係ヲ斷チ懲戒處分ヲ免カルヽコトヲ得ルナリ亦此等ノ權利ハ一定ノ目的ノ範圍ニ於テノミ之ヲ行使スルコトヲ得ルモノニシテ一切ノ關係ニ於テ命令スルコトヲ得ルモノニアラス例ヘハ敎師ノ生徒ニ對スル權利ハ敎育薰陶ノ目的ニ限ラルヽカ如シ統治權ハ之ニ反シ敢テ一定ノ目的ニ拘束セラルヽコトナク全般ニ涉リテ行動スルコトヲ得ルノ權力關係ニシテ且ツ其服從者ノ意思如何ヲ問フコトナク當然之ヲ服從ノ地位ニ置クモノナリ隨テ服從者タル臣民ハ隨意ニ其統治關係ヲ脫却シテ之カ

羈束ヲ免カルヽコトヲ得サルナリ

第四 統治權ハ不分割ノモノナリ　彼ノ有名ナルモンテスキユーノ三權分立說ニ從ヘハ統治權ハ之ヲ分割シテ立法、司法、行政ノ三權トナルト唱ヘ廣ク天下ヲ風靡シタル所ナリト雖モ統治權ハ唯一國家ノ生命ニシテ統治權ノ分割ハ延テ國家ノ分割トナルカ故ニ今日ニ於テハ最早此說ヲ唱フル者ナシ獨逸其他ノ聯邦國ニ於テハ其聯邦ヲ組織スル各邦ノ統治權ハ其聯邦國トノ關係上制限セラルヽヲ以テ統治權ハ分割シ得ルモノナリト說クモノアリト雖モ採ルニ足ラス何トナレハ統治權ノ制限ハ統治權ノ分割ト同一ノ意義ヲ有スルモノニアラサレハナリ又或ハ說ヲ爲シテ聯邦國ニ於テハ聯邦國ノ處理事項ト各邦ノ處理事項トニ分割セラルヽヲ以テ統治權ハ聯邦國ト之ヲ組織スル各邦トノ間ニ分割セラルヽモノナリト云フモノアレトモ亦非ナリ蓋シ斯ノ如キコトハ是レ國家行爲ノ目的タル事業ノ分割ニシテ統治權ノ分割ニアラサレハナリ若シ然ラスシテ之ヲ以テ直チニ統治權ノ分割ト云ハンカ今日國家事業タル敎育事業ヲ民間ニ委スルトキハ統治權ハ分割セラレタルモノト云ハサルヘカラス然レトモ是レ何人モ首肯セサル所ナルヘシ以テ其說ノ當ヲ得サルヲ知ルニ足ルヘシ要スルニ統治權發動ノ作用カ如何ニ分割セラルヽモ統治權ノ行動カ幾多ノ制限ヲ受ルコトアルモ斯ノ如キハ未タ以テ統治權ハ唯一不可分ナリト云フヲ妨ケサルナリ

之ニ付キ注意スヘキハ我國ト支那トノ間ニ締結セラレタル馬關條約中ニ遼東半島ノ主權ヲ割讓ストノ明文アリタルモ之ハ領土ノ割讓ハ領土ニ存スル主權ノ割讓ナリトノ舊思想ニ基クモノニシテ統治權ハ不分割ノモノナリトノ說一定スル今日ニ於テハ其用語ヲ誤リタルモノト云フヘキナリ

第五 統治權ハ最高ナラサルコトヲ得ルモノナリ　此點ニ於テ統治權ハ主權ト異ナルモノナリ今主權ニ付テ一言センニ主權トハ最高最上ノ權力ニシテ他ノ權力カ其上ニ存在スルコトヲ許サヽルノ權力ナリ故ニ主權ナル觀念ハ之ヲ積極的ニ表彰スルコトヲ得ス法律上命令ヲ發シ得ル所ノ何等ノ權力其上ニ存在セスト云フ消極的觀念ニ依リテ之ヲ表示スルノ外ナシ故ニ主權ノ

特質ハ絶對ノモノニシテ之ヲ增減スルコトヲ得ス隨テ主權ハ存在スルカ然ラサレハ全ク存在セサルカノ二者其一ニ出テス若シ一ノ團體カ他ノ團體ノ下ニ屬シ其意思ニ依リテ拘束セラルヽトキハ主權ハ全ク存在セサルモノト云フヘキナリ半分ノ主權、減縮セラレタル主權、分割セラレタル主權ナル語ハ國際法上用ヒラルヽコトアリト雖モ國法上ニ於テ斯ノ如キ主權ハ存在スルコトヲ得ス主權ハ常ニ圓滿ナリ制限セラレタル主權ハ主權ニアラス故ニ主權ハ存在スルカ又ハ全ク存在セサルノミマイエル氏カ主權トハ國家カ共同團體トシテ最高ノ統治權ヲ有スルコトヲ表示スルモノナリ即チ國家カ他ノ國家又ハ其他ノ團體ノ支配ヨリ獨立不羈ニシテ國家カ領土內ニ存在スル人格ヲ有スル者ニ對シテ上位ヲ有スルトキハ主權的國家ナリト云ヒタルカ如キハ主權ノ性質ヲ說キ得テ明カナルモノト云フヘシ

第二章　統治權ノ主體ノ意義

統治權ノ主體トハ統治スル權力ノ源ニシテ或モノカ統治權ノ主體ナリト云フ

ハ國法若クハ他ノ委任ニ因リ其權力ヲ有スルニアラスシテ固有ノ權トシテ統治スルコトヲ指稱スルニ外ナラス而シテ統治權ノ主體ノ何者ナルカハ國體ノ異ナルニ依リ自ラ一ナラス君主國ニ於テハ君主、民主國ニ於テハ國民、其他二人以上ノ複數ノ者カ國權ヲ掌握スルカ如キハ主權ノ性質ヲ說キ得テ明カナルモノト云フヘシ

第三章　統治權ノ主體トシテノ天皇ノ性質

リ然ルニ此以外ニ國家ヲ以テ統治權ノ主體ナリトスルノ說アリテ歐洲ニ於テハ最モ廣ク行ハルヽ所ナリト雖モ是レ統治權ノ根本ト其統治權ニ因リテ生シタル結果トヲ混同シタルモノニシテ妥當ノ見解ト云フコトヲ得ス惟フニ此說ヲ今日用フルモノタルヤ結局君主ヲ以テ統治權ノ主體トナセハ立憲君主國ニ於ケル憲法上ノ制限ヲ解釋スルニ困難ナルト又國民ヲ統治權ノ主體ナリトノ說ニ從フトキハ結局治者ト被治者トカ同一ニ見ユルノ嫌アルヲ以テ茲ニ國家ナル一ノ法人ヲ統治權ノ主體ナリトナシ以テ此等ノ問題ヲ巧ニ解決セント企テタルモノニ外ナラサルナリ

第一款　統治權ノ主體トシテノ天皇ノ性質

天皇ニ二種ノ意義アリ(一)ハ統治權ノ主體タルノ天皇ヲ指スモノニシテ(二)ハ皇位ヲ充タス所ノ自然人タル天皇ヲ謂フモノナリ

統治權ノ主體タル天皇ハ其權力ヲ法律ヨリ得タルニアラス又人民若クハ國家ヨリ其權力ヲ得タルニアラサルノ特質ヲ有スルモノナリ即チ固有ノ權力ヲ以テ天皇ハ統治シ而シテ其權力ニハ何等ノ制限ナキモノナリ而シテ我天皇ノ統治權ノ主體タルコトハ憲法第一條ニ「天皇之ヲ統治ス」ト規定シタルニヨリ明カニシテ憲法第四條ニ天皇ハ統治權ヲ總攬スト規定シタルハ統治權ノ主體タルノ特質ヲ更ニ明カニ解說シタルモノナリ此第四條ノ統治權總攬ノ意義タルヤ(一)天皇ハ憲法ニ依リテ其權力ヲ得タルニアラスシテ之カ權力ヲ固有ニ保有シ(二)其權力ハ些ノ制限ナク總テ此中ニ包含シ若シ國內ニ或權力存スルトキハ總テ統治權ヨリ分岐シタルモノナルコトヲ示スモノナリ然ルニ天皇ノ權力行使ニ制限アリト唱フルモノナキニアラサルニヨリ之ヨリ其說ノ當否ヲ論セン

天皇ハ統治權ノ主體ナルカ故ニ之ヲ行使スルコトヲ得ルハ言ヲ竢タサルナリ即チ天皇ハ統治權ノ體ト用トヲ併セ有スルモノナリ是レ憲法第四條後段ニ之ヲ行フト云フ文字アル所以ナリトス佛國ノチエール氏ハ王ハ統治スルモ體政ヲ行ハス(用)ト云ヒ之ニ贊同シタル人尠ナカラス其主旨タルヤ王ハ施政ニ付キ責任ヲ負ハス施政ヲ爲スハ大臣ニシテ大臣ハ亦之ニ付キ其責ニ任スト是レ立憲政治ノ特色ナリトノ觀念ニ出テタルモノニ外ナラスト雖モ此說ハ立憲政治ノ眞義ヲ誤リタルモノニシテ君主國ニ於テ適用スルコトヲ得サルノ說ナリ抑モ統治權ノ體ト用トハ相分離シテ存在スヘキモノニアラス何トナレハ權力トハ凡テ活動ヲ意味シ一定人ノ意思カ他人ノ意思ヲ强制羈束スルノ謂ニ外ナラサレハ活動セサル權力ハ之ヲ想像スルコトヲ得ス活動セサル力アリトセハ權力ニアラサルナリ隨テ其權力ノ主體タル者ハ同時ニ亦之ヲ行使シ得ヘキモノナラサルヘカラサレハナリ既ニ斯ノ如ク統治權ハ體ト用トヲ分チ得ヘキモノニアラサルカ故ニ統治權ニシテ制限ナキモノトセハ其權力ノ行使ニ付テモ亦制限セラルヽノ理アラサルナリ憲法第四條ニ「憲法ノ條規ニ依リテ之ヲ行フ」(用)トアルニ依リ天皇ノ權力(體)ニハ固ヨリ制限ナキモ之ヲ行フ(用)上ニ於テ制限ヲ有スルモノナリト說ク者アレトモ是レ誤謬ノ見ナリ憲法第四條ニ所謂憲法ノ條規ニ

依リテ之ヲ行フトアルハ決シテ論者ノ言フカ如キ制限ノ意味ヲ有スルモノニアラスシテ此條項ニ依リテ天皇ノ統治權ノ主體タル行爲ハ天皇ノ一私人タル行爲ト之ヲ分タントスルノ趣旨ニ出テタルモノニシテ畢竟立憲君主國ノ特色ヲ闡明シタルニ過キス元來立憲君主國ト專制君主國トノ差ハ通俗ニ考フル如キ君主ノ權力ニ關スル制限ノ有無ニアラスシテ統治權ノ主體タル君主ト一私人タル君主トヲ分ツト否トニ存スルモノナリ即チ立憲君主國ニ於テハ憲法上統治作用ノ形式ヲ明カニシ君主ノ統治行爲ハ總テ其形式ニ依ルモノナルコトヲ示シ之ニ依ラサル所ノ君主ノ行爲ハ總テ一私人タル君主ノ行爲ト認ムヘキモノナリ之ニ反シ專制君主國ニ於テハ憲法ヲ以テ斯ノ如ク統治作用ノ形式ヲ詳細ニ定ムルコトナキカ故ニ一私人タル君主ノ行爲ト雖モ之ヲ區別スルノ標準ナク隨テ臣民ハ君主カ發シタル命令ハ如何ナル形式ニヨルモ凡テ之ヲ遵奉スヘキモノナリ

天皇ハ統治權ノ主體ニシテ權力ノ源泉タルニ因リ統治權ヲ行使スルニ付キテ責任ヲ負フヘキモノニアラス何トナレハ責任トハ權力上自己ノ上ニ立ツ人ニ對スル關係ヨリ生スヘキ事項ナルヲ以テ何等ノ權力ノ下ニ立タサル天皇カ政務上ノ責任ヲ負フヘキ理由ナク又責任ヲ負フコトハ不可能ノ事ニ屬スレハナリ或ハ又我憲法第三條ニ「天皇ハ神聖ニシテ侵スヘカラス」トアル規定ヲ指シテ天皇ノ責任ヲ負ハサルノ意ヲ明カニシタルモノナリト說ク者アレトモ統治權ノ主體タル天皇ノ責任ヲ負ハサルハ性質上當然ノ事理ニシテ斯ノ如キ明文ヲ須タスシテ明カナルコトナリ故ニ此規定ハ一ニ一私人タル天皇ニ關スル規定ニ過キスシテ統治權ノ主體タル天皇ニ關スルモノニアラサルナリ

以上天皇ノ統治權ノ主體トシテノ性質ヲ明カニセリ

茲ニ一言スヘキハ憲法第四條ニ「天皇ハ國家ノ元首ニシテ統治權ヲ總攬シ」云々ノ規定是ナリ茲ニ所謂國ノ元首トハ國家內ノ頭首タルノ義ニシテ國家ハ有機體ナリトノ說ニ基クモノナリ而シテ歐洲ノ憲法ニ於テモ亦多ク使用スル文字ナレトモ今日此文字ハ國法上君主ノ地位ヲ示シタルモノト考フルヲ得サルナリ元首ノ文字ニ關スル獨乙學者ノ說明ヲ見ルニ此規定ヲ以テ君主ナルモノハ國家以外ニ存在スルモノニアラス國家ノ中ニアリテ最上位ヲ占ムルモノナルコ

トヲ言ヒ表ハシタルモノナリト解スル人アリ其他種々ノ說アリト雖モ元首ナル文字ノ憲法上必要ナル理由ヲ明ニシタルモノナシ又統治權ヲ總攬スト ノ規定ニ至リテモ歐洲諸國ノ憲法ニ多ク見ル所ナリト雖モ是レ全クモンテスキュー ノ三權分立說カ深ク人心ニ浸染シタル結果一般ニ國權ハ三主體ノ間ニ分割セラルヽト確信シタルヨリ此等ノ誤想ヲ排斥シテ君主ニ於テ統一行使スルモノタルノ意ヲ明カニセンカ爲メ特ニ此規定ヲ置クノ必要アリシニ基クモノニシテ序ニ君主ノ統治權ノ主体タルコトヲ示シタルモノナリ然ルニ未タ曾テ三權分立說ノ行ハレタルコトナキ、殊ニ憲法第一條ニ天皇之ヲ統治スト規定シタル我國ニ於テ特ニ此等ノ明文ヲ要スヘキ理由ヲ存セサルナリ蓋シ性質上不可分ナル統治權ヲ其主体タル天皇カ之ヲ總攬スヘキハ固ヨリ言ヲ俟タサル所ナレハナリ要スルニ我憲法ニ第四條前段ノ規定ノ存スルハ獨乙諸國憲法ノ規定ヲ參考シタル結果タルカ若クハ憲法ノ條規ニ依リ之ヲ行フノ前文タルニ外ナラサルナリ

第四章　君主トシテニアラサル天皇ノ特權

第一節　不可侵權

一私人タル天皇ニ關シテハ憲法第三條ニ天皇ハ神聖ニシテ侵スヘカラスト規定セリ蓋シ此規定ノ解釋ニ付テハ異論ナキニアラサルモ若シ此規定ヲ以テ前ニ說明セル如ク統治權ノ主體タル天皇ノ無責任ニ關スル規定ナリトセハ是レ法理上當然ノ事ニ屬シ其第一條ニ於テ天皇カ統治權ノ主體ナルコトヲ明言シタル我憲法ノ上ニ於テハ全ク無用ノ法條タルニ了ルヘキヲ以テ更ニ別個ノ解釋ヲ求メサルヘカラス飜テ我憲法ノ參酌シタル歐洲憲法ヲ見ルニ夫ノ獨逸憲法ノ如キハ君主ノ一身(Person)ハ侵スヘカラスト規定シ以テ一私人タル君主ノ一身ニ關スル規定タルノ意ヲ明カニセリ惟フニ此等憲法ヲ襲踏シタル我憲法ノ精神ニ至リテモ亦皇位ヲ充タス天皇ノ一身カ不可侵タルコトヲ言明シ以テ自然人タル天皇ノ特權ヲ指示シタルモノニ外ナラサルヘシ是レ即チ余輩カ此規定ヲ以テ自然人タル天皇ニ關スル規定ナリト謂フ所以ナリ

今此不可侵ノ規定ノ結果ヲ擧クレハ

(一) 天皇ハ如何ナル事由ニ因ルモ其地位ヨリ斥ケラルヽコトナシ

(二) 刑法上責任ヲ受クルコトナシ

(三) 民事上ノ義務ニ付テハ財産上之ヲ履行スルコトヲ免カルヽ能ハスト雖モ其結果トシテ公法上如何ナル責任ヲモ受クルコトナシ

刑法ハ第二編第一章ニ皇室ニ對スル罪ト題シ天皇及ヒ皇族ニ對スル或種ノ犯罪ヲ規定シ之ニ科スルニ嚴刑ヲ以テセリ然ルニ往々憲法ノ不可侵ノ規定中ニ此等ノ事項モ含ムモノナリト解スル者アリ是レ謬見ノ甚タシキモノナリ蓋シ刑法カ斯ノ如ク規定スル所以ハ自ラ特別ノ理由ニ基クモノニシテ憲法上ノ不可侵トハ何等ノ關係ヲ有スルモノニアラス若シ法律カ刑罰ヲ制裁トシテ法益ノ侵害ヲ禁制スルヲ以テ不可侵ト云フモノトスレハ一般人民モ亦刑法上ノ保護ヲ受クルモノアルヲ以テ均シク不可侵ナリト云ハサルヘカラス然レトモ我憲法第三條ノ不可侵ナル文字カ斯ノ如キ無意味ノ規定ニアラサルコトハ敢テ多辯ヲ要セサル所ナリ

憲法ニ所謂「神聖ニシテ」トハ何ソヤ此文字タル獨リ我憲法ニ於テ存スルノミナラス夫ノ獨墺諸國中舊敎盛ニ行ハルヽ國ノ憲法ニ於テモ亦之ニ該當スヘキ文字(Heilig)ヲ使用スルモノ尠ナカラサルナリ蓋シ神聖トハ素ト宗敎上ノ觀念ニ基ク語辭ニシテ其始メテ法律上ニ用ヒラレタルハ羅馬ニ於ケル「Tribune」ノ尊嚴ヲ言ヒ表ハス爲メニ使用セラレタルニ起リ爾後歐洲ニ於テ普ク君主ノ尊嚴ヲ表彰スルカ爲メニ用ヰラレタル所ノモノナリ其憲法ノ明文ニ此文字ヲ存スル所以ノモノ亦實ニ此等沿革上ノ理由ニ基因セスンハアラス惟フニ我成典カ此文字ヲ使用スルモ「天皇ハ神聖ニシテ」トハ天皇ノ尊嚴崇高ナルコトヲ表彰スル一種ノ形容詞ニシテ法律上特別ノ意義ヲ有スル文字ニアラサルナリ

第二節　天皇ノ榮譽權

第一　宮廷ヲ組織スルノ權　天皇ハ官廳ニ準シ宮內大臣、侍從職、式部官其他種々ノ官職ヲ設置シテ宮廷ヲ組織シ以テ自己ノ用ニ供セシムルコトヲ得而シテ又之ニ依リテ天皇ノ尊嚴ヲ外ニ對シテ表彰スルコトヲ得ルモノナリ夫ノ

爵位ノ如キハ宮中ニ於ケル地位ヲ表ハシタルモノニ外ナラサルナリ

第二 宮衛、儀仗ヲ備フルノ權　軍人ハ一人一家ノ私用ニ供スヘキモノニアラスト雖モ天皇ハ一方ニ於テ統治權ノ主體タルニ因リ軍人ヲ以テ宮闕ヲ守衛セシメ又其出入セラルヽトキハ之ヲ以テ護衛セシムルノ權アリ

第三 敬稱ノ權　天皇自ラ自己ヲ呼フニ朕ヲ以テシ又他ヨリ天皇ニ對シ陛下ノ稱號ヲ以テスルハ凡テ天皇ヲ他ヨリ區別シテ其尊嚴ヲ示スモノニ外ナラス又外國トノ條約ニ「天祐ヲ保有シ萬世一系ノ帝祚ヲ踐ミタル大日本帝國皇帝」ト署スルモ亦天皇ノ敬稱ノ一ニ屬ス（皇室典範第十七條參照）

第四 紋章ヲ使用スルノ權　我國ニ於テハ宮室ノ紋章トシテ菊花ヲ用井一般臣民ヲシテ濫リニ之ヲ用井ルコトヲ許サヽルナリ（菊紋章ニ關スル明治四年告、明治十二年太政官達第二十三號參照）

第三節　財産上ノ特權

第一 皇室經費ニ對スル權　憲法制定當時ノ定額ニ依リ毎年國庫ヨリ皇室經費ヲ支辨セラルヘキモノナリ而シテ此皇室經費ニ付キテハ增額ノ場合ノ外議會ノ協賛ヲ要セス是レ蓋シ增額ヲ要スル場合ノ外議會ノ容喙權ノ外ニ立タシムルノ趣旨ナリ（皇室典範第九章、憲法第六十六條參照）

第二 世傳御料ニ對スル權　皇室財産中ニ於テ皇位繼承ト共ニ世襲的ニ當然移轉スル財産アリ之ヲ世傳御料ト名ク是ハ分割讓與スルコトヲ許サヽルモノナリ而シテ世傳御料ニ土地物件ヲ編入スルノ手續ハ皇室典範第四十六條ニ規定セラレタリ（皇室典範第四條參照）

第四節　皇室ニ首長タルノ權

我皇室典範中ニ天皇ノ皇室ノ首長タルコトヲアラハスノ明文ナシト雖モ第三十五條ニ皇族ハ天皇之ヲ監督スト明文アルニ依リ天皇カ皇室ノ首長タルノ趣旨間接ニ明カナリ憲法義解ニ「天皇ハ皇室ノ家父ナリ故ニ皇族ノ廩俸ハ皇室經費ヨリ給賜シ皇族タル人ノ結婚又ハ外國ニ旅行スルトキハ勅許ヲ要シ父ナキ幼男幼女ノ敎育上ノ保護ハ勅命ニ依ル凡ソ皇族ハ總テ天皇監督ノ下ニアル

コト家人ノ家ニ於ケルカ如シ是レ即チ皇族ノ幸福及ヒ榮譽ヲ保ツ所以ナリ」ト說明シタルハ皇室ニ於ケル天皇ノ地位ヲ明カニシタルモノト云フヘシ天皇カ皇室ノ首長トシテ行フヘキ權利ハ左ノ如シ

第一 皇族外國ニ旅行スルトキ之ニ對シ許可ヲ與フルコト（皇室典範四三參照）

第二 皇族ノ結婚ニ對シ許可ヲ與フルコト（皇室典範四〇參照）隨テ其許可ナクシテ皇族婚姻シタルトキハ無效タルナリ又皇族ハ同族若クハ特ニ天皇ノ認許アリタル華族トノ間ニ非レハ結婚スルヲ得サルナリ

第三 皇族カ自己ノ子女ノ爲メニ選定セサルトキハ天皇自ラ後見人ヲ定ムルコト（三八參照）又皇族自ラ後見人ヲ選定シタル後見人ニ對シ認可ヲ與ヘ（皇室典範三七、）而シテ天皇ハ總テ此等ノ後見人ニ對シ後見監督人ノ地位ニ立ツモノナリ

第四 皇族ノ子女ノ敎育ニ付キ指揮監督ヲ爲スコト（皇室典範三七參照）

第五 皇族ヲ懲戒スルコト（皇室典範五二參照）

【附註】皇族トハ天皇ノ正配及ヒ正配タリシ者其他皇胤ノ男子及ヒ其正配及ヒ皇胤ノ女子ヲ謂フ但皇女ニシテ皇族以外ノ者ト婚姻シタルトキハ皇族ノ範圍ヲ脫スルモノナリ（皇室典範三、四四參照）

第六 皇室典範ヲ制定改正スルノ權 皇室典範ハ皇室自主權ノ規定ニシテ天皇皇室ノ首長トシテ之ヲ制定スルモノナリ然ルニ此點ニツキ議論少ラサルニヨリ今聊カ其說明ヲ試ミント欲ス

先ツ自主權ノ何者ナリヤヲ考フルニ自主權トハ或團體カ國法ノ範圍內ニ於テ自己ノ意思ニ依リ其團體員ヲモ束縛スヘキ效力ヲ有スル規定ヲ設クルノ權ナリ故ニ意思ヲ有セサル機關ハ自主權ヲ有スルコトヲ得ス例ヘハ行政官廳ノ處務規定カ自主權ニ依ルノ規定ニアラサルカ如シ又意思ヲ有スル團體ト雖凡テ自主權ヲ有スルモノト解スルヲ得ス例ヘハ會社ノ定款ハ自主權ニ依ルノ規定ナラサルカ如シ何トナレハ會社ハ法律ニヨリ自主權ヲ附與セラレサレハナリ今我國ノ皇室典範ニ關シ其自主權ノ規定ナルヤ否ヤヲ論定スルニ先チ歐洲ニ於ケル皇室典範即チ皇室家法ナルモノヽ成立ノ沿革ヲ考フルニ英國ニテハ皇位繼承ノ順序等ハ普通法律ト慣習法トニ因リテ定マリ別ニ皇室ノ家法ナルモノ存在セス然ルニ獨逸ノ各邦及ヒ墺國ニ於テハ昔日ヨリ

皇室ノ家法ナルモノ存シ曾ニ皇族ニ關スル私法上ノ規定ノミナラス王位繼承ノ順序、君主及ヒ王族ノ成年ニ達スル年齡、攝政ヲ置ク場合等ニ關シテ之カ規定ヲ設ケタリ

抑モ國家思想ノ發達セサル時代ニ於テハ領土權ヲ所有權ト混シ國王ハ隨意ニ其領土ヲ其子孫ニ分配シ得ルモノトナシ十三四世紀ノ頃ニハ國土ノ分與履行ハレタリ然レトモ其結果王家ノ衰滅ヲ招キシカ故ニ遂ニ王室家法ヲ作リ其中ニ國土不分割或ハ王位繼承ノ規定ヲ設ケ以テ其國土ヲ維持シ王家ノ衰頽ヲ防遏セントシタリ斯ノ如ク家法ハ公法的ノ觀念ヨリモ私法的ノ思想ヨリ發生シタルモノナルカ故ニ十八世紀頃マテハ家法ハ總テ純然タル私法的ノモノニシテ且王室內部ノ規定ニ止マルモノト考ヘタリシナリ然ルニ其內容ニ至リテハ國土不分割ノ規定ノ外王位繼承ニ關スル規定、攝政ヲ置ク場合ノ規定等ヲ包含スルニ因リ領土ハ公法的ノモノナリ王位繼承ハ相續ニアラス攝政ハ後見ニアラスシテ此等ハ皆純然タル國法的ノ性質ノモノナリトノ思想ヲ生スルニ及ヒ家法ノ性質ハ自然ノ結果トシテ一變セサルヘカラサルニ至レリ是ニ於テ乎家法ハ公法ニシテ純然タル王室內部ノ規定ニアラサルコトヽナレリ然ルニ一方ニハ十九世紀ニ於テ獨逸各邦及ヒ墺國ニ於テ憲法發布セラレ法制ノ形式定メラレタルニ因リ家法ハ之ヲ左ノ三部分ニ分割シテ觀察セサルヘカラサルニ至レリ

一　王位繼承ニ關スル規定　君主及ヒ君位繼承者ノ成年ニ關スル規定、攝政ヲ置ク場合ニ關スル規定等ノ實質的憲法ニ關スル規定ハ總テ之ヲ憲法ノ一部ト認メ將來之ヲ變更スルトキハ憲法上ノ手續ニ依ラサルヘカラサルモノトス

二　家法中憲法ノ規定ニ依リ法律ヲ以テ制定セサルヘカラサル事項ニ關スル規定ハ將來之ヲ法律ト認メ之ヲ變更セントスルトキハ普通立法手續ニ依ラサルヘカラサルコト

三　家法中純然タル王室內部ノ事項ニ關スル規定ハ之ヲ實質的ノ純然タル家法ト認メ將來ト雖モ王室ノ自主權ヲ以テ之ヲ廢止變更シ得ルコト是ナリ故ニ今日歐洲ニ於テ自主權ノ作用ニ係ル純然タル家法ハ臣民ノ權利

義務ニ關スルモノニアラスシテ王室内部ノ關係ヲ規定シタルモノニ止マルナリ獨逸聯邦中プラウンシュワイヒ憲法第十三條ニ君家ノ家法ハ國會ノ同意ヲ要セサルコトヲ規定シ而シテ同條ニ家法ハ君家ノ内部ノ關係ニ限ルコトヲ明言シウエルテンブルヒ憲法第十八條ニモ王室ノ主長タル王ニ對スル王族ノ關係及ヒ王族間ノ關係ハ固有ノ家法ニ依リ規定ストアルハ即チ是ナリ而シテ何故ニ王室ノ家法ノ制定ニ付キ王室ノ自主權ナルモノヲ認メサルヘカラサリシヤヲ考フルニ一ハ家法ニ規定スル事項ハ王家内部ノ事項ニ止マルモノト考ヘタルト一ハ國王ト王族間ノ關係カ君臣ニアラスシテ命令服從ノ關係ニ立タサリシヲ以テナリ

我皇室典範ハ自主權ニ基ク規定ナリヤ否ヤニ付テハ大ニ議論ノ存スル所ニシテ之ヲ自主權ニ依ル規定ニアラストスル說ノ根據ハ概ヤ左ノ三點ニ存スルカ如シ

一　憲法發布前ニ於テハ元首ノ權力ハ殆ト絶對無限ナリ如何ナル事項ト雖モ天皇ノ專斷ヲ以テ定メ得サリシモノナシ之ニ反シ國家内ノ團體カ自主權ヲ有スルハ天皇ノ命令ニ依リテ認メラレタル場合ニ限ル皇室ノ關係ト雖モ亦元首ノ命令ニ依リテ定ムルヲ得ル事項タルハ疑ヲ容レサルヲ以テ皇室カ元首ノ命令權ノ外ニ獨立ノ自主權ヲ有セサルヘカラサル必要ナカリシモノナリ獨逸諸邦ニ於テハ事實全ク之ニ異ナリ君主ハ王族ニ對シ命令權ナカリシカ故ニ家法ハ王室ノ自主權ニ基カサルヘカラサリシモノニテ自主權ノ存セシハ明カナルモ我國ニ於テハ皇室ノ自主權カ憲法發布前ヨリ認メラレタルノ證跡ナク其發布後モ亦憲法ニ依リ新ニ自主權ヲ得タリトスルノ根據ノ見ルヘキモノ毫末モ之ナキナリ

二　皇室典範ヲ以テ皇室ノ自主權ニ依ルノ規定ナリトスルトキハ國家内ノ團體ノ意思ハ常ニ國家ノ意思ニ護ラサルヘカラサルヲ以テ憲法中明カニ其規定ヲ皇室典範ニ讓リタル場合ノ外普通ノ法律ニ違反スルノ規定ヲ設クルコトヲ得ス當ニ法律ニ違反スルコトヲ得サルノミナラス命令ニモ牴觸スルコトヲ得ス何トナレハ命令モ亦國家ノ意思ナレハナリ若シ然ルトキハ皇室典範第五十條第五十一條ノ如キ規定モ或ハ一片ノ命令ヲ以テ之

ヲ廢止スルコトヲ得ルニ至ラン是レ憲法第七十四條ヨリ推測スルモ決シテ許スヘカラサル所ナリ

三　其實質上ヨリ云フモ皇室典範ノ規定ハ總テ純然タル皇室内部ノ家法ト云フコトヲ得ス例ヘハ皇位繼承ノ順序、君主ノ成年未成年ノ區別、攝政ヲ置ク場合ニ關スル條項ノ如キハ皇室内部ノ事ニアラスシテ國家ノ組織ニ關スル根本ノ大法ナリ故ニ之ヲ以テ單ニ自主權ニ依ルノ規定トナスハ當ヲ得タルモノニアラストスルニアリ

而シテ此論者ハ皇室典範ハ國家命令ノ一種ナリト斷定セリ之ニ反シ皇室典範ヲ自主權ノ規定ナラサルヲ得スト主張スル論者ノ根據ハ

一　皇室典範ハ前文ニ祖宗ノ遺訓ヲ明徵ニシテ子孫ノ爲メニ永遠ノ明典ヲ貽スノ主旨存スルモ一般臣民ヲシテ遵奉セシムルノ主旨ノ見ルヘキモノナシ

二　皇室典範ノ制定ニハ帝國議會ノ議ヲ經ルコトナシ

三　皇室典範ハ公文式ニ依リテ公布セラレス即チ官報ニ掲載セラレタルコトナシ

四　皇室典範ニハ國務大臣ノ副署ナシ

而シテ自主權論者中ニ亦二說アリテ即チ一ハ皇室典範ハ國法ナリト謂ヒ他ハ家法ニ過キストト云フモノナリ即チ之ヲ以テ家法ナリトナス者ハ曰ク皇室典範ハ皇室自ラ皇室内部ニ關スル事項ヲ制定シタル家法ニシテ臣民ノ權義ニ涉ルモノニアラスト之ニ反シテ國法ナリト論スル者ハ曰ク皇室典範ハ家法論者ノ云ヘル如ク臣民ノ權義ニ涉ルモノニアラスト云フヘカラス典範ニ於テ如何ナル人カ天皇トナリ攝政トナリテ人民ニ對シテ統治權ヲ行使スヘキカヲ規定シ又人民ヨリ皇族ニ對スル訴訟ニ關スル手續ヲ規定シタル如キハ皆臣民ノ權義ニ重大ノ關係ヲ有スルモノナリ故ニ此點ニ於テ皇室典範ハ國法ノ性質ヲ有スト

余輩惟フニ皇室典範ハ自主權ニ依ルノ規定ニシテ且國法ノ性質ヲ具有スルモノナリ反對論者或ハ日本ノ皇室ハ獨逸聯邦ト異ナリ自主權ヲ有スルノ必

要ナク又自主權ヲ得タルノ證跡ナシ隨テ典範ヲ以テ自主權ノ規定ナリト斷定スルノ根據ナシト云フト雖モ我皇室ニ於テモ亦自主權ヲ有スルノ必要アリシコトハ獨逸諸邦ニ於ケルト異ナル所ナカリシナリ固ヨリ其理由ニ至リテハ必スシモ其揆ヲ一ニセスト雖モ之ヲ必要トセシ點ニ至リテハ則チ一ナリ蓋シ我國ニ於テハ藤原氏政權ヲ專ニセシ以來德川ノ幕末ニ至ルマテ天皇ハ國法上統治權ノ主體タリシハ固ヨリ言ヲ俟タサルモ其實權ニ至リテハ藤原氏及ヒ武門ニ屬シタリシモノナリ故ヲ以テ天皇カ皇族ヲ統率シテ之ヲ一法令ノ管轄外ニ置キテ特別ノ規律ニ依ラシメントスルニハ勢ヒ其命令權ニ依ル能ハサルノ結果其以外ニ皇室ノ自主權ノ如キモノヽ存在ヲ認メ之ニ依リ家法ヲ制定シ以テ皇族ヲ律スルノ必要アリシナリ故ニ我國ニ於テハ自主權ノ存在ハ理論ニ基キタルモノト云フヨリモ寧ロ實際上ノ必須ニ素因シタルモノト云フヘキナリ以上ノ理由ニ因リ我皇室カ自主權ヲ得タル證跡ノ顯著ナルモノナキハ洵ニ論者ノ言ノ如シト雖モ數百年來實權ナカリシ君主カ其皇族ヲ或一定ノ組織ノ下ニ收メタルヨリ攷フルトキハ自主權ナカリシモ

ノト考フルコトヲ得ス換言スレハ積極的ニ自主權ノ存在ヲ證明スルハ困難ナリトスルモ消極的ニ自主權ノ存在ヲ否認スルコトヲ得サルナリ且夫レ自主權ナルモノハ通常或團體又ハ一人カ其團體員若クハ配下ノ者ヲ羈束センカ爲メニ成立スルモノナルモ之カ爲メ絕對的ニ自主權ノ規定ノ效力ハ法律命令ニ劣ルモノナリト斷言スルヲ得サルナリ今若シ自主權ノ規定ト雖モ之ニ優勝ナル效力ヲ附セハ法律命令ニ對抗シ得ルヤ勿論ニシテ又自主權ヲ以テ規定シタル事項ハ必スシモ其範圍ノ狹小ナルモノナリト云フ可ラス若シ自主權ヲ以テ憲法ノ一部ニ屬スル事項或ハ立法事項ニ屬スルコトヲモ規定シ得ヘシト認メラレタルモノトスルトキハ自主權ヲ以テ此等ノ事項ヲ規定シ得ルモノニシテ之ヲ以テ自主權ノ本文以外ニ超脫シタルモノト論定スルヲ得サルナリ故ニ皇室典範中ニハ實質上憲法ノ一部ニ屬スルモノト立法事項ニ屬スヘキモノヽ存在スルニ拘ハラス尙ホ自主權ノ規定ト斷言シ且國法ナリト論定スル所以ナリ

尙ホ憲法發布後モ其自主權ヲ認メラレタルモノニシテ憲法ノ明文ニ依リテ

前段ノ趣旨ヲ證センニ憲法第七十五條ニハ皇室典範ハ攝政ヲ置クノ間之ヲ變更スルコトヲ得スト定メタリ蓋シ其趣旨トスル所ハ皇室ノ首長タル天皇カ自ラ統治權ヲ行ハサルトキニ當リテハ其皇室自主權ノ活動ヲ制止スルノ趣旨ニ出テタルモノニシテ此條文ニ依リテ之ヲ觀ルモ皇室ノ自主權ヲ有スルコトハ開接ニ明カナリ而シテ其自主權ノ規定即チ皇室典範ノ效力ノ法令ニ優ルコトハ憲法第七十四條第二項ノ明文ニ徵シテ明カナルコトニシテ同條ニハ皇室典範ヲ以テ此憲法ノ條規ヲ變更スルヲ得ストアリ此條文ノ精神ヲ分析シテ考フルトキハ皇室典範ヲ以テ憲法ノ條規ヲ變更スルヲ得サルノ趣旨ト一般法令ヲ以テ皇室典範ノ條規ヲ變更スルヲ得サルノ趣旨ト一ヲ包含スルモノニテ若シ皇室ノ自主權ニシテ普通公共團體ノ自主權ノ如ク其活動ノ範圍局小ナルモノトスレハ此第七十四條第二項ノ明文ハ全ク贅文ニ屬スルモノト云ハサルヘカラス何トナレハ此明文ナクトモ皇室典範ヲ以テ憲法ノ條規ヲ變更スルコトヲ得サルコト當然ナレハナリ故ニ此條項アルハ以テ自主權ノ規定タリトモ皇室典範ノ效力カ普通ノ自主權ノ規定ノ效力ト異ナルヲ窺知スルニ足ルナリ

第五章　皇位繼承

第一節　皇位繼承ノ性質

皇位ニ當ル人ハ自然人ニシテ自然人ノ死亡スルハ數ノ免カレサル所ナリ隨テ其地位ニ當ル者ノ變更ヲ生スルハ亦自然ノ事理ナリ此變更ヲ名ケテ皇位繼承ト云フ抑モ皇位ハ統治權ノ主體タル地位ニシテ統治權ノ作用ハ一瞬間モ間斷アルヘキモノニアラサルニヨリ其皇位モ須臾モ之ヲ曠フスヘキモノニアラサルナリ又皇位ヲ充タス自然人ハ其死亡ニ因リテ幾タヒカ變更スルモ統治權ノ主體タル地位ハ永遠不變ノモノニシテ國家ノ滅亡ニアラサレハ其地位モ消滅スルモノニアラス茲ニ於テ自然人タル君主ハ變更スルモ統治權ノ主體タル君主ハ過失現在將來ヲ通シテ一人ヲ成スモノナリ是レ英國ノ古語ニ「王ハ曾テ死セス」ト云ヒ或ハ「王位ハ法人ナリ」トアル所以ナリ

蓋シ前君主其位ニ即クカ故ニ王ハ死スルカ如クニシテ前君主ノ崩御ノ瞬間ニ後ノ君

テ其實死セス又其甲カ王位ヲ充タスト乙カ其地位ニ在ルトハ國法上ノ關係ニ於テ毫モ異ナルコトナキヲ以テ王位ハ恰モ一ノ法人ヲ爲スカ如キ觀ヲナセハナリ

今左ニ皇位繼承ニ關シテ注意スヘキ二三ノ要點ヲ擧クヘシ

第一　皇位繼承ハ家督相續ト大ニ其性質ヲ異ニス　領土權ヲ以テ土地所有權ト看做シタル時代ニ於テハ皇位ノ繼承ヲ遺產相續ノ一種ナリトスル思想一般ニ行ハレ其領土ヲ子孫ノ間ニ分配シタル事例ナキニアラサリシモ其後國法上ノ思想漸次發達スルニ從ヒ統治權ノ觀念ヲ闡明ナラシムルト同時ニ之ヲ所有權ト明劃ニ區別スルニ至リ皇位繼承モ亦相續ニアラストノ考ヘ明トナレリ即チ皇位繼承ノ私法上ノモノニアラスシテ公法上ノモノタルコト明瞭トナレリ今日ニ於テモ尙ホ或ハ皇位繼承ヲ以テ相續ノ一種ナリトナシ或ハ一面ニ於テ一種ノ相續タルト同時ニ他方ニ於テハ國法上ノ現象ナリトノ折衷說ヲ唱フル學者ナキニアラスト雖モ是レ通說ニアラサルナリ

皇位繼承カ相續ニアラサル結果ハ左ノ如シ

（イ）　皇位繼承ハ前代ノ君主ヨリ其皇位ヲ讓受クルモノニアラス　隨テ其間何等ノ行爲ヲ要スルモノニアラスシテ一定事實ノ發生ト共ニ當然生スヘキ國法上ノ現象ナリ換言スレハ前代ノ君主皇位ヲ去ルノ瞬間ニ國法上其繼承ノ順位ニ在ル者當然其地位ヲ襲フモノナリ我皇室典範第十條ニ「天皇崩スルトキハ皇嗣即チ踐祚シ祖宗ノ神器ヲ承ク」トアルハ即チ此義ナリ故ニ踐祚ハ新帝トナルヘキ者ノ意思如何ニ拘ハラス當然其效果ヲ生シ繼承ノ順序ニ當ルモノ踐祚スルコトヲ拒絕スルヲ得ス其一旦皇位ニ即キタル後ニ於テ禪位スルコトヲ得ルヤ否ヤハ全ク別問題ニシテ苟モ先帝ノ崩御ト同時ニ繼承順位ニ在ル者ハ既ニ帝位ニ在ルモノナレハ其自由意思ヲ以テ皇位ニ即クノ諾否ヲ決スヘキ餘地アルモノニアラサルナリ或ハ新帝ノ即位ニ當リ即位ノ式ヲ擧ケ或ハ歐洲ニ其例ヲ見ル如ク君主即位ノ初メ宣誓ヲ爲スカ如キコトアリト雖モ是レ單ニ一ノ儀式上ノ行爲タルニ止マリ即位式及ヒ宣誓等ハ君位繼承ノ成立條件ニアラサルナリ

（ロ）　皇位繼承ハ民法上ノ相續ト異ナリ繼承ノ順位ニ當ル者既得權ヲ主張ス

ルコトヲ得ス　繼承ノ順位ニ當ル者ノ許諾ヲ經ルコトナク憲法若クハ皇室典範ノ規定ヲ改正變更シテ皇位繼承ノ順位ヲ變更スルノ結果ヲ生スルコトアルモ繼承ノ順位ヲ失ヒタル者之ニ對シテ異議ヲ唱フルコトヲ得ス即チ繼承ノ順序ヲ變更スルニ當リテ其關係者毫モ之ニ容喙スルノ權ヲ有スルコトナシ我皇室典範ノ規定ニ典範ヲ變更スルニハ皇族會議及ヒ樞密顧問ニ諮詢シテ之ヲ勅定スヘシトアレトモ是レ唯皇室典範ノ審議ヲ鄭重ナラシムルカ爲メ皇族ノ一員トシテ天皇ノ諮詢ニ應ヘテ意見ヲ上ルコトヲ得ルノ規定タルニ過キスシテ之ヲ以テ同意ヲ與フルノ權ヲ與ヘタルモノニアラサルヤ敢テ呶々ノ辯ヲ須タス

(ハ) 皇位ハ分配スルコトヲ得ス　皇位ノ遺產ニアラサルハ多言ヲ要セス故ニ皇位繼承ノ結果トシテ領土ヲ私有財產ノ如ク其子孫ニ分配讓與スルコトヲ得サルノミナラス皇位ヲ分配シテ二三ノ君主ヲ立テ一國ヲ數國ニ分チ二三ノ獨立國トナスコトヲ得サルナリ

(ニ) 皇位繼承ハ國法上ノ關係ニシテ君主一家ノ私事ニアラス　故ニ君主及ヒ他人間ノ契約ニ因リ君位繼承者ヲ定ムヘキモノニアラス必ス國法ヲ以テ之ヲ定ムヘキモノナリ獨逸諸邦ニ於テハ家法中ニ古來皇位繼承ノ規定存スルモノ多シト雖モ今日ハ之ヲ憲法ノ一部ト看做シ其規定ヲ變更スルニハ總テ憲法變更ノ手續ニ依ルヘキモノトナスハ一般學說ノ一致スル所ナリ

第二　皇位繼承ハ國家機關ヲ組織スルモノヽ變更ニアラサルナリ　君主ヲ以テ國家機關トナス國ニ於テハ君位繼承ハ君主ナル機關ノ組織者ノ變更ニシテ即チ一種ノ任命ノ如キ結果ヲ生スヘシト雖モ我國ノ如ク君主ヲ以テ統治權ノ主體トナス國ニ於テハ君主ノ上ニ立ツ權力ヲ存在スルコトナキヲ以テ皇位繼承カ國家機關ノ任命ニアラサルコト明カナリ隨テ亦國家機關ニ關スル原則ヲ以テ之ヲ論スヘキモノニアラス

我國ニ於テ皇位繼承ニ伴ヒテ當然生スヘキ事項ハ年號ノ變更ニシテ(皇室典範一二參照)天皇踐祚ノ後元號ヲ建テ一生ノ間再ヒ之ヲ變セサルコトハ明治元年以來ノ定制ナリ故ニ我國法上ノ公文ニハ必ス年號ヲ用ヰ夫ノ外國ノ例ニ於ケルカ如ク

建國後ノ年號或ハ耶蘇降誕後ノ年限ヲ用ヰ若クハ何々君主ノ第何年トシテ法令ノ年代ヲ表示スルコトナキナリ

第二節　皇位繼承ノ資格要件

皇位繼承ノ資格ト皇位繼承ノ順序トハ明カニ之ヲ區別セサルヘカラス繼承ノ資格トハ皇位ノ繼承ニハ如何ナル要件ヲ具備セサルヘカラサルカノ問題ヲ定ムルモノニシテ繼承ノ順序トハ資格アル者ノ中ニ就キ何人カ最モ先キニ位ヲ繼クヘキカノ問題ヲ決スルモノナリ而シテ此等ノ事タル共ニ國法上定ムヘキ事項タルハ勿論豫メ國法ヲ以テ一定スヘキモノニシテ各個ノ場合ニ君主ノ自由意思ヲ以テ隨時ニ之ヲ定ムヘキモノニアラサルナリ

我國ニ於テハ嫡長子皇位ヲ繼クコト古來ノ原則ナリシト雖モ后妃ノ區別判然タラサリシコトアリシ等ノ事由ノ爲メニ父皇自ラ其好ム所ニ依リテ皇位ヲ繼承セシメタルコト其例ナキニアラス然レトモ今日ニ於テハ憲法及ヒ皇室典範ノ明文ヲ以テ明カニ繼承ノ資格及ヒ順位ヲ確定セラレタルヲ以テ苟モ此等ノ條章ヲ改廢スルニアラサルヨリハ君主隨意ニ之ヲ動カスコトヲ得サルハ論ヲ俟タス

皇位ヲ繼クヘキ位地ニ立ツ者ヲ皇太子又ハ皇太孫ト名ク而シテ之ヲ定メタルトキハ皇室典範第十六條ニ依リ詔書ヲ以テ之ヲ公布スヘキモノナリ今之ヲ定メタルトキハ國法上如何ナル效力ヲ生スルヤヲ攷フルニ憲法義解ノ解釋ハ最モ其當ヲ得タリ曰ク皇嗣ノ地位ハ立坊ノ儀ニ依リ始メテ之ヲ定ムルニアラス立坊ノ儀ハ之ニ因テ以テ臣民ノ瞻望ヲ飽カシムルモノナリト蓋シ皇位ヲ繼承スル地位ハ當然定マリタルコトニシテ繼承者ハ此式ニ因リ始メテ其地位ヲ得ルモノニアラス唯此式ヲ公ケニ證明スルノ效力アルニ止マルニ因リ繼承ノ順序ニ疑アル場合ニ其疑問ヲ解決スルノ效力アルニ過キサルナリ故ニ皇太子、皇太孫ノ宣言ノ後ニ之ニ先ツヘキ繼承者生シタルトキハ其モノ繼承權ヲ有スルコト勿論ナリ皇太子、皇太孫ノ公布ハ皇位繼承ニ關シ如此何等ノ效果ナシト雖モ皇室典範ニテハ左ノ二ノ結果ヲ生スルコトヽセリ

一　天皇ト同シク滿十八才ヲ以テ成年ニ達スルモノナリ

二 攝政ノ順位ニ當ルモノ未成年ナリシカ爲メ他ノモノ攝政ニ就キタル後其未成年者成年ニ達スルモ之ニ攝政ヲ讓ルノ必要ナシト雖モ皇太子、皇太孫成年ニ達シタルトキハ之ニ攝政ヲ讓ルヘキモノナリ

皇位繼承ノ資格ヲ有スルニハ左ノ要件ヲ具備セサルヘカラス

第一 始祖ノ後裔タルコト 歐洲憲法ニ於テハ始祖ノ誰タルコトヲ明記スルヲ例トスレトモ我憲法ニ於テハ之ヲ明記セス其第一條ニ萬世一系ノ天皇之ヲ繼承ストアルト、皇室典範第一條ニ祖宗ノ皇統ニシテ男系ノ男子云々トアルノミ蓋シ之ヲ明記セサル所以ノモノハ我國ノ皇室ハ萬世一系ニシテ而カモ其始祖ハ神武天皇ヲ指スコト明カナルカ故ナリ又皇裔トハ直系ノ皇統タルコトヲ要セサルモ血族ノ子孫タルヲ指スモノナルニ因リ養子ハ皇位ヲ繼承スルノ資格ヲ有セサルモノナリ(我皇室典範ニテハ皇族ノ養子ヲ禁ス)

第二 男系ノ男子ナルコト 此點ニ關シテハ各國ノ規定異ナリ英、和、西、葡、露等ノ如ク女子ニ繼承權ヲ與フルノ國アリ又普、伊、白、瑞典等ノ如ク女子ニ繼承ヲ許サヽル國アリ我邦ニ於テハ從來女皇ノ御代ナキニアラサリシモ皇室典範ニテハ將來皇位ヲ繼承スル者必ス男系ノ男子タルヘキコトヲ明カニセリ故ニ我國今後ハ普、伊、白、瑞典等ノ如ク皇位繼承ノ資格ヲ有スル者ハ啻ニ男子タルヘキ者ナルノミナラス男系ノ者タルヲ要スルナリ

以上說明シタル所ハ我日本帝國ニ於ケル皇位繼承ノ資格條件ナリ歐洲ニ於テハ此外尙ホ數個ノ條件ヲ要求スルモノナキニアラス即チ一、嫡出子タルコト二、對等ノ婚姻ヲナシタルモノヽ間ニ生レタルコト三、特定ノ宗教ヲ信スルコト等是ナリ而シテ嫡出子タルコトヽハ正當ニ婚姻シタル者ノ間ニ生レタル子タルコトニシテ土耳其ヲ除クノ外皆之ヲ必要トセリ就中多數ノ國ニ於テハ之ヲ嚴格ニ解釋シテ父皇ノ認知シタル子ト雖モ其資格ナシトセリ又對等ノ婚姻トハ配偶者ハ特別ノ家柄ナルコトヲ要スルカ如キ是ナリ我邦ニ於テハ嫡出子タルトヲ要セスシテ庶子ト雖モ尙ホ繼承ノ資格アルカ故ニ隨テ對等ノ婚姻ヨリ生レタルモノナルコトヲ要セサルナリ又特定ノ宗教ヲ信スルコトヲ要スルハ是レ一ニ沿革ニ基クモノニシテ例ヘハ英國ニ於テハ「イングリシ、チャーチ」ニ屬セサルヘカラストナスカ如キ是ナリ然レトモ我邦ニ於テハ君主ノ宗教ハ凡テ自

由ナルカ故ニ此條件モ亦之ヲ要求セサルナリ

第三節　皇位繼承ノ順序

君主ノ地位ヲ繼承スル順序ニ就テハ古來種々ノ主義アリ曰ク直系主義曰ク年長主義曰ク最近親主義是ナリ直系主義トハ親ヨリ子ニ傳ヘ繼承ノ順序下級ノ直系ニ下ルモノヲ指スモノナリ年長主義トハ直系ニ屬スルモノナルト傍系親ノモノタルトヲ問ハス總テ繼承ノ資格ヲ有スルモノヽ中ニ就テ年齡最モ長シタルモノニ繼承セシムルノ主義ナリ最近親主義トハ年齡ノ長幼ヲ問ハス又直系タルト否トヲ問ハス現代ノ君主ト血緣最モ近キモノヲシテ繼承セシムルノ主義ナリ今此三主義ノ利害ヲ考フルニ君主ヲシテ政務ヲ行ハシムル點ヨリ視ルトキハ年長者ヲ君主トナスモノ宜シキヲ得タルカ如シト雖モ年長主義ヲ絕對ニ應用スル時ハ人情ニ反スルノ結果繼承ニ關スル爭ヲ起スノ憂ナキニアラス情ニ合スルノ點ヨリ云ヘハ他ノ二主義ナリ故ニ今日多クハ此三主義ヲ併用スルモノニシテ我國ニ於テモ亦然ルモノナリ即チ我國ニテハ第一ニ直系ノモノヲ採リ直系ナキ時ハ最近親ノ傍系ニ及フモノナリトシテ而シテ直系タルト然ラサルトヲ問ハス同等親ノ間ニ於テハ年長者ヲ先ニスルコトヽナセルナリ（皇室典範第四條第五條第六條第七條第八條參照）然ルニ我國ニ於テハ繼承ノ資格ハ嫡出子タルノミナラス庶子ニモ亦及フモノナルニ依リ此嫡庶ノ間ヲ定ムルノ必要アリ而シテ此兩者ノ間ニ於テハ勿論嫡出ヲ先ニスルコトヽセラレタリ

右ニ述ヘタルハ皇位繼承ノ順序ニ關スル我國ノ大則ナリト雖モ之ニ就キ一ノ例外アリ即チ皇室典範第九條ノ場合是ナリ此條ニ依レハ皇嗣精神若クハ身體ノ不治ノ事患アリ又ハ重大ノ事故アルトキハ皇族會議及樞密顧問ニ諮詢シ其繼承ノ順序ヲ變更スルコトヲ得ルナリ

第四節　胎中ノ皇子

普魯西ニ於テモ胎中ノ王子ハ繼承ノ資格ヲ有スルモノナルヤ否ヤニ就キ明文ヲ有セサルニ依リ學者間ノ疑問タルモノナリ而シテ我國ニ於テモ亦皇室典範中之ニ關スル明文ナキカ爲メ同一ノ疑問ヲ繰返サヽルヲ得サルナリ我歷史上

應仁天皇ヲ胎中天皇ト稱シ胎中ノ皇子ニシテ皇位ヲ承繼シタル例アリト雖モ皇室典範ハ之ニ反シ之ヲ認メサルモノニアラサルヤノ疑ナキヲ得サルナリ依テ先ツ胎中皇子モ繼承ノ資格ヲ有スルモノナリトスルノ論據ヲ見ルニ之ヲ主張スルモノ曰ク一般ノ法律上ノ利益ニ關シテハ胎兒モ生レタルモノト同一視サルヘキモノナルニ依リ君位繼承ノ場合ニ於テモ亦生レタルモノト之ヲ同一視シ君位ヲ繼承スルノ資格ヲ有スルモノト認ムヘキモノナリト然レトモ此說ハ左ノ非難ヲ免ルヽコトヲ得サルナリ

一、一般法律上ノ原則トシテ法律上ノ利益ニ關シテハ胎兒ハ生レタルモノト同一視スヘキモノナリト稱スト雖モ生レサルモノヲ生レタルモノト同一視スルハ法律上ノ擬制ナルニ依リ明文ヲ待タサルヲ得サルナリ我民法第九百六十八條ニハ家督相續ニ關シ胎兒ハ生レタルモノト同一視スヘシト規定スレトモ皇位繼承ニ關シテハ斯クノ如キ明文ナキニヨリ同一ニ論スルコトヲ得サルナリ又一步ヲ讓リ明文ヲ待タスシテ法律上ノ利益ニ關シ胎兒ハ生レタルモノト同一視スヘキモノナリトノ原則成立スルモノトスルモ皇位繼承ハ繼承者ノ利益ノ爲メニアラス隨テ此原則ヲ皇位繼承ノ場合ニ適用スルヲ得サルナリ

二、我皇室典範ニ於テ攝政ヲ置クハ天皇未成年ナルカ若クハ天皇永久ニ亘ル可キ故障ヲ有スルトキニ限ラルヽナリ而シテ胎兒ハ母体ノ一部分ヲナシ未成年者トシテ見ルヘキニ非サルハ勿論ナレハ攝政ヲ置クヘキモノニアラスト論定セサルヲ得サルナリ攝政ヲ置クヲ得ストスレハ胎中ノ皇子ハ如何ニシテ政務ヲ執ルコトヲ得ルヤ否ヤハ大ナル疑問ニ屬スルモノナリ

三、又攝政ヲ置クモノトシテ且ツ胎中皇子ヲシテ繼承セシムルコトヲ得ルモノナリトスルモ次ノ場合ニ於テハ不都合ナル結果ヲ避クル能ハサルモノナリ

イ、胎中皇子ハ其實皇女ナリシトキ

ロ、胎中皇子流產若クハ死產シタルトキ

即チ此等ノ場合ニ於テハ皇位ヲ空クスルノ結果ニ陷ルモノナリ

以上何レノ點ヨリ見ルモ此說ヲ採用スルコトヲ得サルナリ然ルニ玆ニ尙他ノ

一說ヲ唱フルモノアリ曰ク胎中皇子ハ繼承ノ資格ヲ有セスト雖モ胎中皇子ニシテ男子トシテ生レ出テタルトキハ前ニ皇子ノ胎兒ナリシカ爲メ皇位ヲ繼承シタルモノハ此皇子ニ皇位ヲ讓ラサルヘカラスト然レトモ此說ハ君主不可侵ノ規定ト牴觸スルノ嫌アリ何トナレハ我憲法第三條ニヨリ正當ニ天皇一旦其位ニ即キタル以上ハ如何ナル理由ニ基クモ其地位ヨリ斥ケラルヽコトナキモノナレハナリ若シ又此說ニシテ胎中皇子男子ナリシカ故ニ前ニ繼承シタルハ不當ナリ隨テ其者ハ位ヲ退カサル可カラスト云フニアルトキハ不當ナルコト甚シキモノナリ何トナレハ繼承ノ順序ハ繼承ノ當時ニ於テ見ルヘク而シテ前君主死亡ノトキハ皇子胎兒ニシテ繼承ノ資格ナシ故ニ正當ノ順序ヲ以テ他ノモノ位ニ就キタルナリ然ルニ胎兒男子ナリシカ爲メ之ニ位ヲ讓ラサルヘカラスト爲ストキハ是レ繼承以後ニ發生スル事實ヲ以テ繼承ノ順序ヲ定メントスルモノナレハナリ

第五節　皇位繼承發生ノ原因

第一款　崩御

自然人タル君主カ其死亡ニ因リテ君主タルノ地位ヲ喪失スルハ說明ヲ俟タスシテ明ナルコトナリ故ニ天皇ノ崩御ハ皇位繼承ノ原因ヲナスコト明ナリ

第二款　資格要件ノ喪失

皇位繼承ニ必要ナル條件ヲ欠クノ事實生シタルトキハ皇位繼承ノ原因ヲ生スル場合ハ眞ノ資格要件ニアラサルカ故ニ此場合ニ適合セサルコト是ナリ

我國ニテハ此場合ノ適用殆ントナシ併シ宗教ヲ要件トスル國ニテハ此場合ノ生スルコト少カラサルナリ又注意スヘキハ第二編第五章第三節第三ニ述ヘタ

第三款　讓位

第一　普通ノ讓位

歐洲ニ於テハ憲法ノ明文上讓位ヲ許ス所勘シト雖モ明文ナクトモ讓位ヲ爲スハ君主ノ自由ナリト解釋スルヲ常トセリ然レトモ讓位ハ一己ノ地位ヲ拋棄スルニ止マルヲ以テ憲法又ハ家法ニ依リ定マリタル繼承ノ順序ヲ紊シ自ラ繼承者ヲ定メテ讓位スルコトヲ得ス又一旦讓位シタル後ハ繼承ノ順序ニ

依ルヘキモノナルヲ以テ重祚ヲ爲スコトヲ得ス又讓位シ得ル者ハ自ラ處スルノ能力アル者ナラサル可カラサルニヨリテ攝政ヲ置カレタル君主ハ讓位スルコトヲ得ストセリ而シテ讓位シタル君主ハ君主ノ一族タルモ臣民ニシテ唯特ニ或名譽權ヲ君主ト同シク享有スルコトヲ得例之ハ陛下ノ稱號ノ如シ

我國ニ於テハ讓位ヲ爲シ得ルヤ否ヤニ付キ疑問アリ皇室典範第十條ニハ「天皇崩スルトキハ皇嗣即チ踐祚シ祖宗ノ神器ヲ承ク」ト在リテ崩御ノ場合ノ外皇位繼承ノ場合ヲ豫想セス故ニ我國ニ於テハ此條文ニ依リ讓位ヲ爲シ得サルモノト解釋セサル可カラス然レトモ我邦ノ歷史ニハ讓位シタルノ例尠カラサルノミナラス讓位シタル天皇ノ重祚シタル例モナキニアラサルナリ

第二 讓位ヲ强制スル場合

今日各國ニ於テ之ヲ許シタル場合殆ントナシ蓋シ君主國ニ於ケル君主ノ地位ハ權力ノ淵源ニシテ他ヨリ其君主ヲ强制シテ其位ヲ退カシムルノ權力ハ國法上存スルノ理由ナケレハナリ唯特別ノ例トシテ君位繼承ノ資格ニ付キ爭ヲ生シタル場合ニ於テハ斯クノ如キ結果ヲ生スルコトナキニ非サルナリ

第三 讓位ヲ推測シ得ル場合

英國ニ於テ千六百八十八年ノ革命ニ際シ國王ハ其國ノ憲法ヲ破壞セント試ミ終ニ其本國ヲ去リタルトキ英國人ハ國王ノ其位ヲ辭シタルモノト認メ新ニ他ヨリ國王ヲ迎ヘタル如キハ其例ニテ我國ニ於テモ花山天皇遜位ノ如キハ其一例ナリ然レトモ我國ニ於テハ現行法上讓位ヲ許サヽルニ依リ今日以後斯クノ如キ場合生スルコトナカル可キナリ

第三編 統治權ノ客體

第一章 總論

ザイデル氏曰ク國家ハ最高意思即チ統治者ノ意思ノ下ニ一定ノ土地ヲ基礎トシ集合シタル自然人ノ團體ナリ此觀念ニ從ヘハ國家ハ一ノ事實上ノ現象ニシテ約言スレハ統治關係ノ下ニ立ツ所ノ土地及人民ナリ故ニ統治者ト國家トハ素ト同一ニアラスシテ一ハ主體タリ他ハ客體タルノ差異ヲ有スルモノナリト

而シテ我憲法第一條ノ「帝國」ナル語モ亦ザイデル氏ノ右ニ述ヘタル所謂國家ノ意義ニ外ナラサルモノニシテ統治關係ノ下ニ立ツ所ノ土地及人民ヲ併セ指スモノナリ何トナレハ同條ニ天皇ハ帝國ヲ統治スト規定シテ我統治權ノ客體ハ帝國ナルコトヲ明ニシ而カモ國家ノ成立要素ヨリ考ヘテ(第一編第一章參照)統治セラルヽモノヽ土地及人民ナルコト明ナレハナリ尚ホ又統治關係ノ下ニ立ツ所ノ土地トハ領土ニシテ統治關係ノ下ニ立ツ所ノ人民トハ臣民ナルカ故ニ我統治權ノ客體ハ領土及ヒ臣民ナリト云フヲ得ヘキナリ

抑臣民ナル語ハ國籍ヲ有スル者ヲ指稱シ領土内ノ住民ト同一ノモノニアラス縱令住民ハ普通國籍ヲ有スル者多シト雖モ住民ト臣民トハ性質上別種ノモノナリ即チ臣民ニアラサル住民モ存在シ得ヘク又領土以外ノ土地ニ住スル臣民モ尠ナカラサルナリ蓋シ臣民トハ統治權ニ對シ特別ノ關係ニ立ツモノニシテ其關係タルヤ領土ニ基クモノニアラス即チ屬地的ノモノニアラスシテ全ク對人的ノモノナレハナリ是レ臣民ノ領土内ニ生活スルモ領土外ニ生活スルモ等シク臣民タルヲ失ハサル所以ナリ

又領土トハ他國ノ領土ニ對シ又ハ何レノ國家ニモ屬セサル土地ニ對シ限界セラレタル土地ノ部分ニシテ而シテ領土タルノ特質ハ其土地ノ區域内ニ於テ統治權カ專占的ニ行ハルヽニアルナリ

統治權ハ領土ニ對シテ專占的ニ又臣民ニ對シテ絕對的ニ行ハルヽ結果トシテ土地及ヒ人民ハ唯一ノ統治權ニ服從スルモノナリ故ニ原則トシテハ一人ニシテ二國以上ニ屬スル臣民ナク又一ノ土地ニシテ二國以上ノ領土タルモノナキ等ナリ然レトモ實際ニ於テハ之ニ例外アリ即チ一ノ土地ニシテ數個國ノ共同領土タルモノアリ又一人ニシテ二國以上ノ臣民タルコトアリ是レ統治權ハ人ニ對シ他國ノ國籍　待喪ヲ條件トシテ行ハレサルカ故ニ兩國カ共ニ一人ヲ自國ノ臣民ト認ムルコトアリ又一ノ土地ヲ種々ノ事情ニ因リテ一國ニ所屬セシムルコト能ハサルカ爲メ已ムヲ得ス之ヲ數國ノ共同領地トナスコトアレハナリ

外人ハ臣民タルノ關係ヲ有セスト雖モ尚ホ其在留スル國ノ統治權ニ服從セサルヘカラス乍併此外人ニ對スル統治權ノ關係ハ對人的ノ關係ニ基カス單ニ其

領土内ニ止マルカ爲メニ其統治權ニ服從スルモノナルカ故ニ其關係全ク屬地的ノモノナリ外ニ外人ハ其領土ヲ去ルトキハ最早在留シタル國ニ對スル統治權ニ服スルヲ要セサルコト勿論ナリ

第二章　領土

第一節　領土ノ限界

領土ハ統治權ノ及フ範圍ニシテ其範圍タルノ點ヨリ云ヘハ市町村、郡、府縣ノ區域ト其性質類似ノモノナリ唯市町村等ノ區域ハ自治權ノ及フ範圍ヲ指スノ別アルノミ而シテ其領土ノ限界ハ歷史竝ニ條約等ニ因リ定マルモノナリ又其領土ノ限界即チ國境ニハ自然的ノモノト人工的ノモノトノ二種別アリ而シテ自然的ノ國境トハ山河等ノ自然ノ狀態ニ依リ定メラルヽモノニシテ之ニ關シテハ次ノ原則行ハル即チ(一)山ニ關シテハ最高點(二)山脈ニ關シテハ分水線(三)海濱ニ關シテハ其灣口是ナリ又人工的ノ國境トハ標柱ヲ樹テ

其他種々ノ工事ヲ設ケテ之ヲ表示シタルモノヲ謂フナリ

第二節　領土ノ性質

國家ノ觀念ニ領土ノ必要ナルコトハ已ニ第一編第一章ニ述ヘタル如シ而シテ其領土ニ於テ行ハル、統治權ノ作用ハ通常之ヲ領土最高權ト稱ス舊說ニ從ヘハ領土最高權ハ統治權ノ格別ナル一部分ヲ成ス處ノ一ノ獨立シタル權力ナリト解セラレタルモ今日ニ於テハ此說既ニ行ハレスシテ統治權ノ作用ノ一方面ニ過キス即チ領土ニ對スル統治權其モノニ外ナラストノ說ニ定マレリ抑モ國家ノ領土ハ既ニ述ヘタルカ如ク統治權ノ專占的ニ行ハル、範圍ニシテ領土最高權ハ所有權等ト全ク其觀念ヲ異ニシ領土即チ土地ヲ使用シ收益スル等ノ效果ヲ指稱スルモノニアラス土地ニ對シテ行ハル、統治權ノ效果ハ其領土内ノ人及ヒ物其他凡テノモノヲ統治權ノ命令ニ全ク羈束セシムルニアルナリ而シテ其權力ハ特ニ領土最高權ト名クルモ素ト一ノ獨立シタル權力ニアラスシテ立法權司法權ト名ツクル如キ唯統治權ノ領土ニ對シテ表ハル、一ノ作

用ヲ指スニ外ナラサルナリ

或ハ統治權ノ客體ハ臣民ノミニ止マリ領土ハ統治權ノ客體タルコトヲ得ルモノニアラスト論スル者アリト雖モ今領土ニ對スル統治權ノ作用ヲ見ルトキハ臣民タル關係ニ基カスシテ統治權ノ活動スルコトアルヲ見ルヘシ即チ臣民ニ對スル最高權ノ表ハルヽコトアルヲ知ルヘシ是レ即チ領土最高權ナリ此權タルヤ臣民ノ全ク住セサル無人ノ領土ニ對シテモ成立シ又外人ノ如キ臣民タルノ關係ヲ有セサル者ニ對シテモ其領土ニ來ルトキハ之ニ及フモノナリトス

領土最高權ハ普通積極及ヒ消極ノ二效果ヲ有ス消極的ノ效果トハ一ノ地域ニ於テ同時ニ他ノ統治權ノ行ハルヽコトヲ排斥スルコトヲ謂フ此效果ハ他國トノ關係ニ於テ表ハルヽカ故ニ又國際法上ノ效果トモ云フ今其效果ノ表ハルヽ形式ヲ例示スレハ旅行券ノ規定ヲ設ケ又ハ關稅ノ制度ヲ設ケテ領土内ニ來ル所ノ人及ヒ物ニ對シ種々ノ條件ヲ付スルカ如キ其效果ノ一ナリ又領土内ニ入リ來ル人及ヒ物ニ對シ警察上ノ制限ヲ付シ或ハ之ヲシテ自國ノ裁判權ニ服從

セシメ或ハ本國ノ請求ニ應シ條約ニ背反セサル限リハ外國人ヲ引渡スノ自由ヲ有スルカ如キ又其效果ノ一ナリ又内國人ニシテ外國ニ於テ刑法上ノ判決ヲ受ケ其執行ヲ免カレテ歸來シタル者ニ對シ其判決ヲ執行セサルカ如キ又其一例ナリ然ルニ領事裁判ノ制度及ヒ國際地役ノ場合ハ之ニ例外ヲナスモノト云フヘシ

次ニ領土最高權ノ積極ノ效果ヲ述フレハ統治權カ公ノ目的ノ爲メニ領土内ニ存在スル者ヲ自己ノ命令ニ從ハシムルニアリ即其領土内ニ存在スル者ハ人タルト物タルト又一個人タルト團體タルトヲ問ハス其效果トシテ凡テ之ニ服セサルヘカラサルニアルナリ今土地物件ニ對スル積極的效果ノ行ハルヽ例ヲ示セハ公共ノ目的ノ爲メニ土地ヲ收用スルカ如キ又ハ無主物ノ所屬ヲ定メ得ルカ如キ是ナリ然ルニ之ニ例外ヲナスハ國際法上ノ治外法權即外國ノ君主公使等ノ享有スル治外法權ナリ

第三節　領土ノ變更

第一款　領土不分割

歐洲各國ノ家法ニ於テ又時トシテ憲法中ニ於テ領土不分割ノ規定ヲ見ルコト少ナカラス蓋シ家法中ニ之カ規定ヲ設ケタル所以ハ歐洲中世時代ニハ領土ハ君主ノ所有地ト看做サレ君主之ヲ其子ニ分割スルコト屢ニシテ其結果君家ノ衰頽ヲ速カナラシメタルカ故ニ之ヲ制限センカ爲メ其家法中ニ規定スルニ至リタルモノナリ故ニ其規定ノ根據ハ全ク私法上ノ關係ニ基キシモノト云フヘシ爾來領土ハ君主ノ所有地ニアラサルノ觀念明カトナルニ至リシモ尚ホ領土不分割ノ規定其效力ヲ有シ時トシテ憲法ニモ斯ノ如キ規定ヲ有スルニ至リシ所以ハ領土ノ分割讓與ハ統治權ノ分割讓與ニ外ナラストノ公法上ノ思想ニ基ケルモノナリ其後領土ノ分割讓與ハ統治權ノ分割讓與ニアラス統治權ハ分割讓與シ得ヘカラサルモノナルコト明カナルニ至リ其以後（即チ一八二〇年代以後）ニ發布セラレタル憲法ハ領土不分割ノ規定ヲ有セサルノミナラス從來ノ憲法中ニ存スル領土不分割ノ規定ノ如キモ其意義ヲ變更シテ之ヲ解釋スルコトヽナリ今日ニ至リテハ既ニ領土ナルモノハ統治者ノ意思ニ從ヒ其必要ニ應シテ分割讓與シ得ルモノナルコト何人モ疑ハサルニ至リ唯國々ノ制度ニ從ヒ之ニ必要ナル條件ヲ履踐セサルヘカラサルノミ而シテ其條件トハ例ヘハ領土ノ變更ノ爲メ憲法ノ變更ヲ要シ或ハ領土ノ分割讓與ノ爲メ法律ノ發布ヲ要シ又ハ議會ノ協贊ヲ經サルヘカラサル等ノ如シ領土ヲ變更スルニ際リテ憲法ヲ變更セサルヘカラサルノ例ハ獨逸、バイエルン、ウュルテンベルヒ、瑞西等ニシテ領土ノ分割讓與ニ法律ノ發布ヲ要スル國ハ普漏西、佛蘭西、和蘭、白耳義、葡萄牙等ナリ又議會ノ協贊ヲ經サル可ラサルノ例ハ英吉利、サクソン等ナリトス

我邦ニアリテハ領土ノ分割讓與ニ關シ何等ノ規定存セサルカ故ニ天皇ハ自由ニ其必要ニ應シテ領土ヲ分割讓與スルコトヲ得ヘシ或ハ我國ノ法律中例ヘハ此法律ハ北海道ニ執行ストアル場合ニ於テ北海道ナルモノヲ外國ニ分割讓與スルハ法律違反トナルモノナリトノ疑ヲ抱持スル者ナキニアラスト雖モ元來法律ノ施行區域ハ統治權ノ行ハルヽコトヲ前提トシテ定メタルモノナレハ領土分割ノ結果權力行ハレサルニ至ルトキハ其要件ノ消滅ニ因リ法律ノ效力モ亦當然消滅スルモノニシテ法律違反ト稱スヘキモノニアラサルナリ

第二款　領土變更ノ效果

第一項　領土變更ノ國籍ニ及フ效果

人民ハ領土ニ附著シタルモノナリトノ思想行ハレタル時代ニ於テハ領土ノ變更ト共ニ領土内ノ臣民ノ國籍モ當然變更シタルモノナルモ今日ハ領土變更ノ場合ニ當リ其領土内ノ臣民ニ國籍ノ選擇權ヲ與フルヲ以テ通例トナシ其選擇期限或ハ選擇ノ效果等ハ各國條約ノ規定ニ依リ一ナラサルモノナリ而シテ日本ト外國トノ條約ニ於テ國籍ノ選擇ノコトヲ規定セシハ千島、樺太交換條約（明治八年）及ヒ馬關條約（明治二十八年）ナリ

第二項　領土變更ノ法令ニ及フ效果

領土變更ノ從來ノ法令ノ效力ニ及フ結果ヲ考フルトキハ

一　領土增加ノ場合　從來ノ法令ハ當然新領土ニ行ハルヘキモノナリヤ否ヤハ其法令ヲ特別ノ區劃内ニ施行スルノ意思ヲ有スルトキ例ヘハ明文ヲ以テ法令施行ノ區域ヲ確定シタルモノナルトキハ其法令ハ新領土ニ及フモノト解スルコトヲ得ス若シ斯ノ如キ法令ヲ新領土ニマテ及ホサントスルトキハ特別ノ明文ヲ要スヘキナリ

二　領土減少ノ場合　此場合ニハ法令施行ノ區域當然擴張セラレタルモノト推測スルコトヲ得サルカ故ナリ若シ之ニ反シ法令施行ノ精神領土内一般ニ及ホサルヘキモノナリシトキハ其法令ハ當然新領土ニ其施行力ヲ及ホスヘク其效力ヲ及ホサヽラシメントセハ却テ特別ノ明文ヲ要スヘキナリ

二　領土減少ノ場合　此場合ニハ割讓セラレタル領土ニ於テ最早從來ノ統治權及ハサルカ故ニ其法令ハ其割讓セラレタル土地ニ對シ其施行力ヲ失フモノナリ何トナレハ法令ノ施行力ハ其統治權ノ行ハルヽコトヲ要件トスルモノナレハナリ

第四節　領土ノ保護

領土ヲ保護スルニハ實力ト法律トヲ要ス而シテ其實力ヲ以テスル領土保護ニ關スル重要ナル法規ハ徵兵令、徵發令及ヒ戒嚴令等ナリトス又領土ヲ侵害スル者ニ對シ法律上ノ制裁ヲ加ヘテ之ヲ防禦スルコトアリ例ヘハ刑法第二編第二

第三章　臣民

第一節　國籍

第一款　國籍ノ性質

國籍ノ性質ニ付テハ或ハ之ヲ義務ト爲シ或ハ之ヲ權利ト爲ス者ナキニ非スト雖モ是レ誤レリ國籍ヲ權利ナリト說ク人ハ曰ク國籍ハ一ノ權利ニシテ種々ノ權利之ヨリ生スト又之ヲ義務ナリト說ク人ハ曰ク國籍ハ國民ノ包括義務ナリト然レトモ國籍ヲ有スルノ結果トシテ之ニ伴ヒ種々ノ權利義務生スト雖モ國籍其モノハ權利ニ非ス又義務ニ非サルナリ然ラハ國籍トハ如何ナルモノナリヤト云フニ國籍トハ單ニ一ノ身分ニ過キサルノミ或ハ國籍ハ國民タルノ權利義務ノ關係ヲ生ス或ハ國籍ハ一ノ事實ナルカ故ニ之ヨリ一定ノ權利義務生スルコトナシ或ハ國籍ヨリ直接ニ生スルハ義務ニシテ權利ハ間接ニ生スト說ク人アリト雖モ畢竟觀察點ノ異ナルニ過キス國民ニ伴フノ權利義務アリテ其國

民タルノ身分ハ國籍ノ取得ニ因ルモノナレハ國籍ヨリ直接ニ權利義務隨伴シテ生スト云フモ誤ナシト信スルナリ

第二款　國籍ノ取得

我憲法第八條ニ曰ク「日本臣民タルノ要件ハ法律ノ定ムル所ニ依ル」ト故ニ憲法上國籍取得ノ要件ハ君主ノ大權ニ由ルヲ得ス必ス法律ヲ以テ定メサルヘカラサルモノトス而シテ之ニ關スル現行ノ法律ヲ明治三十二年發布ノ國籍法ト爲ス今此法律ニ依リテ我國籍取得ノ原因ヲ左ニ說明セン

第一項　出生

出生ヲ以テ國籍取得ノ原因ト爲スハ何レノ國モ同シト雖モ之ニ關シテハ二個ノ異ナリタル制度アリ其一ヲ血統主義ト名ケ他ヲ領土主義ト名ク血統主義トハ何レノ國ノ領土ニ於テ生ルヽモ其親ノ血統ニ從ヒテ總テ其國籍ヲ定メントスルノ主義ヲ指スモノニシテ領土主義トハ血統ノ如何ヲ問ハス凡テ自國ノ領土内ニ生レタル者ハ之ヲ自國ノ國民ト爲スノ主義ヲ云フナリ然ルニ此二個ノ主義ノ絕對ノ適用ハ各々缺點アルコトヲ免ルヽ能ハス即チ領土主義ヲ絕對ニ

用ユルトキハ人情ニ背キ又血統主義ヲ絶對ニ用フルトキハ無籍ノ國民ヲ生スルノ虞アリ若シ又各國ノ間ニ一ハ領土主義ヲ用ヒ他ハ血統主義ヲ用フルトキハ國籍ノ重複ヲ生スルノ虞ナキニ非サルナリ故ニ我國ハ原則トシテ血統主義ヲ採リ之ニ領土主義ヲ併セ用フルコトヽ爲セリ尚ホ場合ヲ分チテ之ヲ述フルトキハ

第一 出生ノ時父日本人ナルトキハ其子日本人ナリ出生前ニ父日本人トシテ死亡シタルトキモ亦同シ若シ出生前ニ父離婚若クハ離緣ニ因リテ日本ノ國籍ヲ喪ヒタルトキハ懷胎ノ初ニ遡リテ其子ノ國籍ヲ定ムルモノトス

第二 父不明ナルトキ又ハ父無籍ナルトキ母ニシテ日本人ナレハ其子ハ我國籍ヲ有スルモノト爲ス

第三 父母共ニ不明ナルトキ又ハ共ニ無籍ナルトキハ日本ノ領土内ニ於テ生レタル子ヲ日本人ト爲ス

第二項 認知

日本人タル父又ハ母ニ依リテ認知セラレタルモノハ我國籍ヲ有スルコトヽ爲ルナリ併モ左ノ例外アリ

一 其子本國法ニ依リテ成年者タルコト

二 外國人ノ妻タルコト

又父母國籍ヲ異ニスルトキハ左ノ原則ニ依ルモノナリ

一 父母ノ中先ニ認知シタル者日本人ナルコト

二 父母同時ニ認知シタル場合ニハ父日本人ナルコト

第三項 婚姻及ヒ緣組

婚姻及ヒ緣組ニ因リテ我國籍ヲ得ル場合ヲ擧クレハ

第一 外國ノ婦人カ日本ノ男子ニ嫁シタルトキ

第二 外國ノ男子カ日本ノ婦人ノ入夫ト爲リシトキ

第三 外國人カ日本人ノ養子ト爲リシトキ

右ニ擧ケタル中外國人カ日本人ノ入夫又ハ養子ト爲ル場合ニ付テハ明治三十一年法律第二十一號ハ特別ノ要件ヲ定ム即チ左ノ如シ

一 品行方正ナルコト

二　引續キ一年以上日本ニ住所又ハ居所ヲ有スルコト

三　内務大臣ノ許可ヲ經ルコト

尚ホ婚姻及ヒ緣組ニ付テハ法例第三條、第十三條及ヒ第十九條ヲ參照スヘシ

第四項　歸化

歸化トハ處分行爲ニ依リ國籍ヲ取得セシムルコトヲ謂フ而シテ歸化ニ因リ國籍ヲ取得スルニハ左ノ要件ヲ備フルコトヲ必要トスルナリ

第一　引續キ五年以上日本ニ住所ヲ有シタルコト

第二　滿二十歳以上ニシテ本國法ニ從ヒ能力ヲ有スルコト

第三　品行方正ナルコト

第四　獨立ノ生計ヲ營ムニ足ルヘキ資產又ハ技能ヲ有スルコト

第五　現ニ何レノ國籍ヲモ有セス又ハ國籍ヲ有スルモ我國籍ヲ取得スルコトニ因リテ其現在ノ國籍ヲ失フヘキコト

以上ノ五要件ハ普通ノ歸化ニ付キ必要ナルモノナリト雖モ日本人タル父若クハ母ヲ有スル者ニシテ現ニ我國ニ住所ヲ有スル者ニ限リテハ右ニ擧ケタル第一第二及ヒ第四ノ要件ヲ具フルモ尚歸化シ得ルモノトセリ

歸化ヲ許可シタルトキハ通常之ヲ官報ニ告示スト雖モ歸化ノ效力發生ノ時期ハ官報ニ告示シタル時ニ非スシテ歸化ノ許可ヲ與ヘタル時ニ存スト而シテ我國ニ於テ許可ヲ與フルノ權限ヲ有スル者ハ內務大臣ナリ

又國籍法ハ本國法ニ於テ反對ノ規定ナキ限ハ歸化ノ效果ハ其妻及ヒ子ニ及フモノト爲セリ

終ニ歸化ニ關シ一言スヘキハ歸化ノ性質ナリ官吏ノ任命鐵道ノ特許等ト同シク公法上ノ契約ナリト唱フル者アリト雖モ契約トハ民法上ノ觀念ニシテ公法ノ範圍ニ於テ契約ヲ認ムルハ其當ヲ得ス殊ニ歸化ハ合意ニ因リテ其效力ヲ發生スルモノニ非スシテ當局者カ命令的ニ許可ヲ與フルニ因リ始メテ其效力ヲ生スルモノナルヲ以テ普通一般ノ許可若クハ認可ト等シク一方的行爲ナリト論スルヲ至當ナリト信スルナリ只出願者ノ意思ヲ條件トシテ發スル點ニ於テ警察上ノ命令ト異ナルノミ故ニ歸化ノ要件ヲ具備シタルモノニ對シテ當局者ハ必ス其歸化ヲ許スノ義務ナク之ヲ許可スルト否トハ全ク自由ニ屬スルモノ

ナリ

第五項　國籍ノ回復

國籍ノ回復ハ生來日本人タリシ者カ其國籍ヲ喪ヒタル後再ヒ我國籍ヲ取得スルコトヲ謂フ故ニ歸化人若クハ歸化人ノ子ニシテ我國籍ヲ得タル者又ハ我國民ノ養子又ハ入夫ト爲リタルニ因リ我國籍ヲ得タル者ノ如キハ生來ノ日本人ナラサルニ由リ一旦我國籍ヲ喪ヒタル後ハ國籍回復ノ方法ニ依リテ再ヒ我國籍ヲ得ルコトヲ得ス再ヒ我國籍ヲ得ルニハ必ス歸化ニ依ラサルヲ得サルナリ國籍ノ回復モ歸化ト同シク內務大臣ノ許可ヲ要スルモノナレトモ兩者ノ間ニ其要件ニ關シテ大ニ輕重ノ別アリ即チ國籍ノ回復ハ其要件甚タ簡易ナリ例ヘハ外國人ト婚姻シタルカ爲メ我國籍ヲ喪ヒタル者カ國籍回復ヲ爲サントスルトキハ婚姻解消後日本ニ住所ヲ有スルコトヲ以テ唯一ノ要件ト爲シ外國ニ歸化シタルカ爲メ我國籍ヲ喪ヒタル者再ヒ我國籍ヲ回復セントスルトキハ單ニ其要件トシテ日本ノ領土內ニ住所ヲ有スルコトヲ必要トスルカ如キ是ナリ

第六項　勅裁

我國ニ特別ニ功勞アル外國人ニ限リテ之ニ對シ特別ニ勅裁ヲ經テ我國籍ヲ與フルコトアリ（國籍法第一一條）

第七項　國籍ノ選擇

領土變更ノ場合ニハ其變更セラルヘキ領土內ニ住居スル國民ニ對シテハ今日一般ニ國籍ノ選擇權ヲ與フルヲ常トス我最近ノ例ハ臺灣ニ住居シタル淸國人カ我國籍ヲ選擇スルコトニ依リテ我國民ト爲リタルカ如キ是ナリ

第二節　臣民ノ義務

第一款　服從ノ義務

服從ノ義務トハ統治者ノ命令ニ服從スル總テノ義務ヲ稱スルモノナリ臣民ノ服從ノ義務ヲ有スルハ其臣民タルノ地位ノ上ニ於テ當然ノコトニ屬ス何トナレハ臣民ニシテ服從ノ義務ヲ有セサルトキハ國家ノ統一ヲ保ツコトヲ得サルヘク臣民ニシテ何人ニ對スルモ平等ナルニ於テハ國家ナルモノヽ存在ヲ認ムルコト能ハサルニ至ルヘケレハナリ外國人モ亦我領土內ニ來ルトキハ統治者

ニ對シ服從ノ義務ヲ負フト雖臣民ノ有スル服從義務トハ差異アリ即チ臣民ノ有スル服從ノ義務ハ無限ノモノナリト雖外國人ノ有スル服從ノ義務ハ有限ノモノナルコト是ナリ抑モ臣民ハ其領土內ニ在ルト領土外ニ在ルトヲ問ハス即チ何レノ土地ニ在ルヲ問ハス服從ノ義務ヲ有スルモノナリト雖外國人ハ單ニ領土內ニ留マル場合ニ於テノミ服從ノ義務ヲ有スルモノトス是レ一ハ無限ノモノニシテ他ハ有限ノモノナルニ由ルナリ

又官吏ハ上官ノ命令ニ對シ服從スルノ義務ヲ有スレトモ此服從ノ義務ト臣民ノ服從ノ義務トハ其性質ヲ異ニス即チ官吏關係ハ官吏ノ自由意思ニ基クモノニシテ其有スル服從義務ハ自己ノ自由意思ノ結果ニ外ナラスト雖臣民ノ服從義務ハ絕對固有ノモノニシテ自己ノ意思ニ基キテ生シタル義務ニ非サルナリ是レ兩者ノ間ニ存スル性質上ノ大ナル差異トス或ハ專制國ニ於ケル臣民ノ服從義務ト其憲法ニ於ケル臣民ノ服從義務トヲ區別シテ後者ハ法律ニ依リテ始メテ生シタルモノナルモ前者ハ然ラスト爲ス者アリト雖臣民ノ義務ハ法律ニ依リテ始メテ發生シタリト爲スハ其當ヲ得タルモノニ非ス如何トナレハ法律アリテ始メテ臣民アルニ非ス國家アリ臣民アリテ始メテ法律ヲ生スルモノナレハナリ或ハ又專制國ニ於ケル臣民ノ義務ト立憲國ニ於ケル臣民ノ義務トヲ區別スルニ後者ノ場合ニハ臣民義務ノ範圍ハ法律ノ規定ノ外ニ出テス併シ專制國ノ臣民ノ義務ノ範圍ハ無限ナリト說ク人アリト雖是レ亦當ヲ得ス何トナレハ立憲國ニ於テ憲法ニテ法律ニ依ラサレハ課スルコトナシト保障セラレタル臣民ノ義務ハ法律ノ範圍ヲ有スルモ然ラサルモノニ就テハ命令ヲ以テ命セラルヽモ服從スルノ義務アレハナリ唯專制國ニ於ケル臣民ノ服從義務ト立憲國ニ於ケル臣民ノ服從義務トノ間ニ於ケル差異ハ立憲國ニ於テハ總テ統治者ノ行爲ニ付キ一定ノ形式ヲ有スルノ結果臣民ニ服從ヲ命スルモ亦形式ヲ須ヒサルコトヲ得スシテ若シ形式ヲ缺クトキハ縱令統治者ノ命令トシテ出ルモ之ニ服從スルノ義務ヲ有スルコトナシ蓋シ統治者ノ眞ノ命令ト認ムルヲ得サルヲ以テナリ之ニ反シテ專制國ニ於テハ統治者ノ行爲ニ一ノ定マリタル形式ヲ有セサルカ故ニ如何ナル形式ニ依リテ命セラルヽモ臣民ハ之ニ服從セサルヘカラサルナリ例ヘハ我國ノ如キ立憲國ニ於テハ憲法上ノ納稅及兵役ノ義務ハ

法律ニ依ルヘキコトヲ定メタルカ故ニ若シ法律ニ依ラスシテ納稅ヲ命セラレ若クハ兵役ニ就クコトヲ命セラルヽモ之ヲ遵奉スルコトヲ要セサルモノトス」

前ニ述ヘタルカ如ク服從ノ義務トハ廣ク統治者ノ命令ニ服從スルノ謂ナルカ故ニゲヲルク、マイヤー氏カ服從ノ義務ノ範圍ヲ明示セント欲シテ或ハ法律ニ服從スルノ義務或ハ行政官廳ノ命令ニ服從スルノ義務或ハ裁判所ノ判決ニ服從スルノ義務等ヲ列擧センコトヲ力メタリト雖到底網羅スルコトヲ得ヘキニ非サルナリ然レトモ服從ノ義務ヲ明カナラシムルカ爲メ或ハ之ヲ行爲ノ義務ト不行爲ノ義務トニ分チ而シテ行爲ノ義務ヲ勞力ヲ供給スル義務ト物品ヲ供給スルノ義務トニ區別スルモノアリ其勞力ヲ供給スル義務ノ著シキモノハ兵役ノ義務ニシテ物品ヲ供給スル義務ノ著シキモノハ納稅ノ義務タルナリ

第二款　忠實ノ義務

忠實ノ義務トハ消極的ノ意義ヲ有スルモノニシテ統治者及ヒ國家ニ對シ有害ナル行爲ヲ避ケ若クハ之ヲ防止スルコトヲ怠ラサルノ義務ヲ總稱スルモノトス此義務ト服從ノ義務トノ異ナル所ハ服從ノ義務ハ命令ヲ受クルニ由リ始メテ存在スルモノナレトモ忠實ノ義務ハ命令ヲ受ケサルモ存在スルコト及ヒ服從ノ義務ハ外國人ト雖モ領土內ニ留マル間ハ之ヲ負フモノナリト雖忠實ノ義務ハ外國人ニ對シテハ絕對ニ存在セサルコト是ナリ故ニ等シク刑法ノ國事犯ニ觸ルヽ場合ニ於テモ外國人ノ處罰セラルヽハ忠實義務違犯ノ爲メニ非スシテ一國ノ秩序ノ爲メニスルモノナルモ臣民ノ處罰セラルヽハ忠實義務違犯ノ制裁ニ出ルモノトス

第三節　臣民ノ權利

第一款　臣民ノ權利ノ分類

臣民ノ權利ヲ分類シテ或ハ自由權若クハ公權及ヒ參政權ト爲ス者アリ或ハ行爲請求權、自由權及ヒ自働權若クハ參政權ト爲ス者アリ而シテ所謂自由權ニ付テハ果シテ權利ナルヤ否ヤ之ヲ權利ニ非スト爲ス者ニ二種アリ其第一種ノ說ニ曰ク權利ハ法律ニヨリ生ス法律ハ國家ノ何時ニテモ變更シ得ルモノナルカ故ニ臣民ハ其國家ニ對シテ權利ヲ有スルコトナシ隨テ自由權ナルモノモ存在

スルコトナシト第二種ノ說ニ曰ク行爲請求權及ヒ參政權ノ如キハ臣民ノ權利ナリト雖自由權ハ唯行政官廳ニ對スル制限ノ反射ニ因ルモノニシテ權利ト稱スヘキモノニ非スト然レトモ普通一般ノ觀念ニ從フトキハ權利トハ法律ヲ以テ保護セラルヽ利益ナルカ故ニ臣民ノ自由權ナルモノモ亦一種ノ權利ナリト爲スコトヲ妨ケサルヘシ何トナレハ行政官廳ニ對スル制限ハ之ヲ臣民ヨリ觀ルトキハ又一ノ利益ニ屬スル事項ナルヲ以テナリ又第一種ノ論者ノ如ク總テノ公法上ノ臣民ノ權利ヲ非認セントスルハ其論理一貫セサルノ點アリ何トナレハ此論者ト雖私權ハ之ヲ認ムルコト勿論ナルヘク然ルニ若シ公權カ統治者ノ隨意ニ變更シ得ルモノナルカ故ニ權利ニ非スト爲ストキハ私權ニ付テモ亦同一ノ斷言ヲ下スコトヲ得ヘケレハナリ故ニ予ハ一般ノ學說ノ如ク私權ニ對立シテ亦公權ヲ認ムルヲ可ト信ス

第二款　憲法ニ依リテ保障セラレタル權利

前款ニ於テ余ハ公法上臣民ノ權利ヲ有シ得ルコトヲ說キタリ然レトモ總テノ臣民ノ權利ヲ說明スルハ憲法講述ノ範圍ニ非サルヲ以テ玆ニハ憲法ニ於テ保障セラレタル權利ニ付テノミ聊カ說明ヲ爲サント欲ス

第一項　均シク公務ニ就クノ權

憲法第十九條ニ曰ク「日本臣民ハ法律命令ノ定ムル所ノ資格ニ應シ均シク文武官ニ任セラレ及其ノ他ノ公務ニ就クコトヲ得」ト故ニ日本臣民ハ法律命令ニ定ムル所ノ資格ヲ具フル以上ハ同等ニ公務ニ就クコトヲ得ルモノニシテ門閥ニ因リ藩閥ニヨリ血統ニヨリ人種ニヨリ之ニ等差ヲ附スルコトヲ得ス例ヘハ或門地ノモノニアラサレハ官吏タルヲ得ス或ハ藩閥ノ者ニ非サレハ大臣タルコトヲ得ス等ト規定スルハ皆違憲ナリ然レトモ之ニ例外ヲ成スモノトモ認ムヘキ疑問アリ即チ左ノ如シ

(一)　歸化人ハ國籍法第十六條ニ依リ國務大臣又ハ帝國議會ノ議員等ト爲ルコトヲ得スト制限セラレタリ是レ憲法第十九條ニ違反スルノ疑ナキニ非ス此疑ノ生スル所以ハ縱令歸化人ト雖モ亦日本臣民タルコト疑ナク唯生來ノ日本人ニ非スシテ其歸化ニ因リテ我國籍ヲ取得シタルノ故ヲ以テ之ニ或公務ニ就クヲ禁スルハ憲法第十九條所謂「均シク」ノ文字ニ牴觸スルノ嫌ナキニ

非サレハナリ固ヨリ憲法第十九條ニハ法令ノ定ムル處ノ資格ニ應シ云々ト規定サレタルモ此資格トハ學術年齢其他能力ニ關スルモノニシテ門閥出生地人種等ノ如キ絶對ニ變更シ得サルモノニ關スルモノニ非サルナリ若シ之ニ反シ歸化人ニ對スル國籍法第十六條ノ規定モ憲法第十九條ノ法律ニ定ムル資格ニ關スル條項ナリトセハ是レ憲法ノ規定ヲ以テ官職ヲ世襲ニシタル專制時代ノ慣習ヲ破ルノ精神ニ副ハサルコトヽナルナリ

(二) 公侯爵ノ者ハ或年齡ニ達シタルトキハ當然貴族院議員ノ職務ヲ取得ス是レ亦憲法第十九條ニ牴觸セサルヤ否ヤ憲法第十九條ニ依レハ日本臣民ハ均シク公務ニ就クコトヲ得ルニ拘ハラス單ニ特別ノ門閥ニ生レタルカ爲メ當然或地位ヲ專有スルハ是レ亦「均シク」ノ文字ニ牴觸スルコト前段所述ト同一ノ疑ヲ生スルナリ

本條ニ關連シテ一言スヘキハ普魯西ノ憲法第四條ヲ始トシ多クノ國ノ憲法ニ於テハ臣民ノ平等ナルコトヲ規定シ且閥族ノ特權ナルモノ將來存在スルコトナシト規定シタルニ拘ハラス我憲法ニハ此ノ如ク廣ク臣民ノ平等ナルコトヲ

規定シタルノ法條ヲ缺クコトハ是ナリ是レ我國ニ於テハ憲法第十九條ノ場合ニ關スルノ外ハ總テ不平等ナルコトヲ得ルヲ認ムルカ爲メニ非スシテ我國維新以後ノ制度ノ上ニ於テ臣民ハ總テ平等ナルコトヲ認メラルヽニ由リ特ニ之ヲ憲法ニ掲クルノ必要ナシトシテ其規定ヲ爲サヽリシモノト信スルナリ

第二項　居住及ヒ移轉ノ自由權

憲法第二十二條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ノ範圍内ニ於テ居住及移轉ノ自由ヲ有ス」ト故ニ臣民ノ居住及ヒ移轉ノ自由ヲ制限セントスルトキハ必ス法律ニ依ラサルヘカラサルナリ而シテ其制限ハ直接タルト間接タルトヲ問フコトナシ間接ニ制限スルトハ他ニ移轉スル者ニ對シテ特別ニ多額ノ金圓ヲ出サシメ或ハ一定ノ場所ニ居住スル者ニ對シテハ特ニ或苦痛ヲ與フルカ如キ是ナリ又移轉ハ唯ニ國内ニ止マラスシテ海外ニ移住スル場合モ亦包含ス外國ニ移住スル者ニ對シテハ普漏西ノ憲法第十一條ニ「外國移轉ノ自由ハ其兵役ニ關セサル場合ニ於テハ政府ハ絶對ニ之ヲ制限スルコトヲ得ス」移住ヲ海外ニ爲ス者ニ對シテハ移住稅ヲ徵收スルコトヲ得ス」トノ規定アリト雖モ我國ニ於テハ憲法中此ノ

如キ明文ヲ存セサルニ由リ法律ヲ以テスル以上ハ移住稅ヲ課スルモ敢テ妨ケキモノトス然レトモ此移住稅ト混同スヘカラサルハ海外ニ旅行セントスル者ノ旅行券ヲ請求スルニ方リ徵收セラルヽ所ノ手數料ナリ此手數料ハ單ニ旅行券ヲ下附スル行政官廳ノ手數ノ報償トシテ徵收スルモノナルカ故ニ之ヲ一種ノ海外旅行者ニ對スル租稅ト看ルコトヲ得ス是レ海外旅行券ノ手數料カ法律ヲ以テ定メラレサル所以ナリ

次ニ居住及ヒ移轉ノ自由權ト官吏トノ關係ヲ一言センニ官吏ハ職務ヲ執行スル場所ニ居住セサルヘカラサルノ義務ヲ有スルモノナリ其職務ヲ執行スルノ場所トハ必スシモ其官廳所在地ノ行政區畫ト一致スルコトヲ要セスト雖モ職務ヲ執行スルニ妨ナキ場所ニ居住スルヲ必要ト爲ス此ノ如キ義務ハ法律ノ規定ニ依ラスシテ官吏ノ義務トシテ定メラルヽト雖官吏ハ其官吏トシテ此ノ如キ居住ノ制限ヲ受クルモ憲法第二十二條ノ適用ノ範圍內ニ非サルニ由リ法律以外ノモノヲ以テ其制限ヲ爲スモ憲法違犯ニハ非サルナリ如何トナレハ官吏タル身分ヲ得ルハ自己ノ意思ニ基クモノニシテ居住ノ制限ヲ受クルハ官吏ナル身分ヲ得タルノ結果ナルヲ以テ畢竟居住ノ制限ヲ受クルハ自己ノ意思ニ原因スルモノト爲スコトヲ得ヘキヲ以テナリ

軍人モ亦一般官吏ト同シク或一定ノ場所ニ居住セサルヘカラサルノ制限ヲ受ケ而モ此制限ハ法律ノ規定ニ依ルコトナキモ軍人ニ關シテハ憲法第三十二條ノ存在スルカ爲メニ違憲トハ爲ラサルナリ

猶ホ居住移轉ノ自由ノ制限ニ關シテハ刑法附則、行政執行法、傳染病豫防法、豫戒令、官吏服務規律、陸軍服役條例、海軍下士卒服役條例、民法第八百八十條等ヲ參照スヘシ

右ニ關シテ猶ホ一言スヘキハ法律ヲ以テスル以上ハ臣民ヲ追放スルコト即チ其領土內ノ居住ヲ禁止スルコトヲ得ルヤ否ヤノ點ナリ或ハ曰ク外國人ハ之ヲ追放スルコトヲ得ルモ自國ノ臣民ハ追放スルコトヲ得スト此說ヲ立ツル者ハ多クハ國際法ノ學者ニシテ其理由トスル根據ハ自國民ヲ追放スルトキハ他國ニ煩累ヲ及ホスニ至ルモノニシテ若シ他國カ更ニ之ヲ追放スルトキハ其追放セラレタル人民ハ遂ニ居住ノ場所ヲ失フニ至ルヘク是レ甚タ不當ナリト云フ

ニ在リ然レトモ憲法上ヨリ之ヲ論スルトキハ法律ヲ以テ絶對ニ臣民ノ領土內ニ居住スルコトヲ禁止スルモ憲法第二十二條ニ牴觸スルモノニ非ス又之ヲ國法上ヨリ廣ク觀察スルモ其之ヲ國外ニ追放スルハ恰モ之ヲ死刑ニ處スルニ均シク二者共ニ自國ノ國家組織ノ團體員タルノ資格ヲ喪ハシメ其領土內ノ存在ヲ許サヽルモノタルハ一ニシテ唯異ナル點ハ其生命ヲ奪フト奪ハサルトノ區別ヲ存スルノミナルニヨリ死刑ニシテ之ヲ認ムル以上ハ追放ヲ絶對不可能ナリト爲スコトヲ得スト信スルナリ

又之レト少シク例ヲ異ニスト雖獨逸ニ於テハ永ク外國ニ居住スルカ爲メ若クハ或不法行爲ノ制裁ノ爲メ自國臣民ノ國籍ヲ喪ハシムルコト稀ナラサルコト是ナリ而シテ國籍ヲ喪ハシムルコトハ追放ト其性質ヲ均シクスルニ由リ若シ自國臣民ノ追放ヲ以テ不法不當ナリトセハ自國臣民ノ國籍ヲ喪ハシムルモ亦不法不當ナリト論決セサルヲ得サルニ至ルヘキナリ

第三項　身体ノ自由權

第一　處罰

憲法第二十三條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ニ依ルニ非スシテ……處罰ヲ受クルコトナシ」ト故ニ法律ニ基カスシテ臣民ヲ罰スルコトヲ得サルハ當然ナリ然レトモ其處罰ノ範圍ニ關シテハ種々ノ學說アルカ故ニ左ニ處罰ノ意義ニ關シ少シク說明ヲ試ムヘシ

通常罰ナル文字ヲ附シタルモノハ刑罰、警察罰、懲戒罰及ヒ行政執行罰若クハ強制罰ニシテ處罰ノ範圍ヲ廣ク解スル者ハ此文字中ニ總テ四箇ノ罰ヲ含ムモノナリト爲ス然レトモ此四者中刑罰、警察罰ト懲戒罰、行政執行罰トハ大ニ其性質ヲ異ニスルコトヲ注意セサルヘカラス刑罰ト警察罰トハ其間輕重ノ別アリト雖共ニ刑事上ノ制裁トシテ之ヲ課スルモノニシテ廣キ意義ニ於ケル刑罰ナリ然ルニ懲戒罰ト行政執行罰トハ制裁トシテ之ヲ課スルモノニ非スシテ一ハ官吏ノ義務ヲ履行セシムルカ爲メニ之ヲ課シ他ハ行政命令ノ執行ヲ目的トシテ之ヲ課シ共ニ或一定ノ目的ノ遂行ヲ期スルモノナリ故ニ刑罰及ヒ警察罰ト懲戒罰及ヒ行政執行罰トノ間ニ左ノ區別ヲ存ス

(一)　刑罰及ヒ警察罰即チ廣義ニ於ケル刑罰ニ付テハ一事不再理ノ原則行ハ

ルヽモ懲戒罰及ヒ行政執行罰ニ付テハ此ノ如キ原則存在スルコトナク隨テ其執行ノ目的ヲ達スルニ至ルマテハ一事ニ對シ幾回ニテモ之ヲ科スルコトヲ得ルモノトス

(二) 廣義ノ刑罰ハ犯罪行爲アリタルトキハ必ス之ヲ科セサルヘカラス即チ刑罰ハ犯罪ニ隨伴スト雖モ他ノ二者ハ然ラサルナリ懲戒罰及ヒ行政執行罰ハ若シ之ヲ科セサルモ其目的ヲ達スルコトヲ得ト認ムル場合ニハ義務違反ノ官吏ニ對シ若クハ行政命令違反ノ人民ニ對シテモ必ス之ヲ科スルコトヲ要セサルモノトス

此ノ如ク刑罰、警察罰ト懲戒罰、行政執行罰トハ各〻其性質ヲ異ニスルニ由リ之ヲ混同シテ均シク憲法第二十三條ニ所謂處罰中ニ含蓄シタルモノト爲スハ解釋ノ妥當ナルモノニ非サルナリ猶ホ憲法第二十三條ノ沿革ニ遡リテ之ヲ考フルモ本條所謂處罰トハ其刑事上ノ刑罰ノミヲ指稱スルモノナルコトヲ明カニスルコトヲ得ヘキニ由リ予輩ハ憲法第二十三條所謂處罰ノ範圍ニ屬スルモノハ刑罰及ヒ警察罰ノ二ナリト斷言セント欲ス故ニ我文官懲戒令ヲ法律ヲ以テ定メサルモ不當ニアラサルナリ

第二 逮捕監禁及ヒ審問

逮捕監禁及ヒ審問ハ如何ナル範圍マテヲ稱スルモノナリヤト云フニ前ニ處罰ニ關シテ述ヘタルト同一ノ目的ニ出ツル逮捕監禁及ヒ審問ノミヲ指スモノナリ即チ刑事上ノ目的ニ出ツル場合ノ逮捕監禁審問ノミニ關シ憲法第二十三條ノ適用ヲ受クルモノナリ故ニ懲戒處分ヲ爲スカ爲メニ審問シ或ハ親カ其子ヲ懲戒スルカ爲メニ一室ニ入レ置クカ如キハ第二十三條ニ所謂審問及ヒ監禁中ニ包含セラレサルモノナリ(刑事訴訟法第五十八條乃至第八十五條、行政執行法第一條第三條第一項、監獄則等參照)

第四項 法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權

憲法第二十四條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ニ定メタル裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權ヲ奪ハルヽコトナシ」ト故ニ日本臣民ニシテ行政官廳ノ裁判ヲ受ケ或ハ臨時ニ設ケラレタル委員ノ裁判ヲ受クルトキハ之ヲ拒ムコトヲ得ルモノナリ蓋シ法定ノ裁判官トハ憲法第五十八條ニ定メタル法律ニ定メタル資格ヲ具フル裁判

官ヲ指スモノナレハナリ然ラハ裁判トハ如何ナルモノヲ指スヤト云フニ「裁判」ナル文子ヲ附スルモノニ付テハ司法裁判ノ外行政裁判、懲戒裁判等アリト雖モ此憲法第二十四條ニ所謂裁判トハ司法裁判即チ民事、刑事ノ裁判ヲ指スモノニテ行政裁判及ヒ懲戒裁判ノ如キハ此中ニ含マレサルナリ然ラハ領事裁判及ヒ軍法會議ニ於ケル裁判ハ此中ニ包含セサルヤト云フニ領事裁判、軍法會議ノ裁判其他集治監司獄官ノ輕罪ノ裁判モ警察官廳ノ爲ス所ノ違警罪ノ裁判モ共ニ其性質司法裁判ニ屬スルカ故ニ此第二十四條ノ裁判ノ中ニ入ルヘキモノナリ然ルニ領事裁判ヲ爲ス所ノ領事、軍法會議ノ裁判官、集治監ノ囚人ノ輕罪ヲ裁判スル司獄官吏及ヒ違警罪ノ即決ヲ爲ス所ノ警察署ノ官吏ハ共ニ法定ノ資格ヲ具フル所ノ裁判官ニ非ス是ニ於テ領事裁判軍法會議司獄官ノ裁判及ヒ違警罪ノ即決ニ關スル制度ハ憲法第二十四條ニ牴觸スルコトナキヤノ疑ヲ生スルナリ仍テ以下此四者ヲ各別ニ說明セントト欲ス

第一　領事裁判

領事裁判トハ外國ニ駐在スル領事カ自國ノ臣民ニ關係スル所ノ民事、刑事ノ訴訟ヲ條約ノ認ムル所ニ從ヒ裁判スルヲ謂フ故ニ領事カ裁判スル目的物カ民事、刑事ニ關スル所ノ司法上ノ訴訟ナルコト明ナリ而シテ領事ナルモノハ法律ニ定メタル資格ヲ具フル者ヲ以テ之ニ任スルコトナク其任用ニ關スル規定ハ全ク勅令（明治二十六年及明治二十六年勅令第百八十七號外交官領事官及領事官特別任用令參照）ノ定ムル所ニ係ルモノナリ隨テ之ヲ法定ノ裁判官ト稱スルコトヲ得サルナリ是ヲ以テ此領事裁判ノ制度ハ憲法ニ牴觸スルコト疑フヘカラサルモノナリ但之ヲ辯護スル說ナキニ非サルニ由リ參考ノ爲メ其辯護說ヲ二三左ニ掲ケント欲ス

第一說　憲法ハ領土外ニ其效力ヲ及ホスモノニ非ス隨テ領土外ニ於テ爲スヘキ所ノ領事ノ裁判ハ憲法ニ牴觸スルノ理由ナキモノナリト然レトモ前ニモ述ヘタル如ク憲法ハ土地ニ關シテ領土全體ニ其效力ヲ及ホシ人民ニ關シテ臣民タルノ身分ヲ有スル者全體ニ對シ其領土內ニ在ルト領土外ニ在ルトヲ問ハス總テ其效力ヲ及ホスモノナルカ故ニ臣民ハ外國ニ居住スルモ憲法第二十四條ヲ援用シテ法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權利ヲ主張ス

ルコトヲ得ヘク隨テ此説ヲ以テ領事裁判ノ制度ヲ辯護スルコトヲ得サルナリ

第二説　領事裁判ノ制度ハ憲法發布以前ヨリ存在スルモノニテ其效力ハ裁判所構成法ニ於テモ認メラルヽモノナリ故ニ憲法ニ牴觸スルモノニ非ス

ト然レトモ憲法第七十六條ニハ「法律規則命令又ハ何等ノ名稱ヲ用ヰタルニ拘ラス此憲法ニ矛盾セサル現行ノ法令ハ總テ遵由ノ效力ヲ有ス」ト規定シ憲法發布前ノモノハ憲法ニ牴觸セサル部分ニ於テノミ效力ヲ有スルコトヲ認メタルモノナリ而シテ此領事裁判ノ制度カ憲法ノ條文ニ觸ルヽコト明カナル以上ハ憲法第七十六條ヲ以テ之ヲ辯護スルノ限ニ在ラス又裁判所構成法ニ於テ此制度ヲ認メタリトスルモ法律ヲ以テ憲法違反ノモノヲ憲法ニ牴觸セサルモノト爲スノ效力ヲ生スヘキモノニ非サルナリ

第三説　裁判トハ法定ノ裁判官ノ爲ス裁判ヲ名クルモノニテ領事裁判ノ如キ法定ノ裁判官ニ非サル者カ爲ス所ノ裁判ハ之ヲ憲法第二十四條ノ裁判ト稱スヘキモノニ非ス隨テ領事カ民事、刑事ノ裁判ヲ爲スモ憲法ニ牴觸ス

ルモノニ非サルナリト然レトモ此説ハ裁判ノ意義ヲ誤リタルモノナリ憲法ニ謂フ「司法」若クハ「裁判」ナル文字ハ此ノ如キ形式的ノ意義ニ非ス若シ此ノ如キ形式的ノ意義ニ於テ之ヲ解スルトキハ憲法第五章及ヒ憲法第二十四條ハ無意義ノ規定ト爲ルモノナリ盖シ臣民ノ權利ヲ保護スルノ目的ヲ達セサレハナリ

第四説　法律ニ定メタル裁判官トハ法律ニ由リテ其資格ヲ定メタル裁判官ト云フ意味ニ非ス又法律ニテ其資格ヲ定メタル裁判官ヲ法定ノ裁判官ナリト解スルモ法律ニテ其資格ヲ定ムルトハ裁判官ト爲ルノ資格要件ヲ法律ニテ悉ク定ムルヲ必要トスルニ非ス或者ニ對シ法律ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキ權限ヲ與ヘラレタルトキハ其者ヲ法定ノ裁判官ト稱シテ誤ナキナリ然ルニ領事ニ關シテハ法律ヲ以テ裁判ヲ爲スヘキモノナルコトヲ定メタルカ故ニ領事モ亦法定ノ裁判官ト稱セラルヘキモノナリ（明治三十二年法律第七十號領事官ノ職務ニ關スル件參照）故ニ領事裁判ノ制度ハ憲法ニ牴觸スルモノニ非スト然レトモ此法定裁判官ノ意義ハ法律ニ定メタル資格ヲ有スル裁判官ヲ指スモノ

ナリトノコトハ憲法第二十四條ト第五十八條ト之ヲ對照スレハ明カナル事ニテ又法律ニ定メタル資格ヲ有スルトハ裁判官ト爲ルヘキ資格要件ヲ法律ヲ以テ定メタルモノナルコトハ普通ノ解釋トシテ當然ノ事ナリ單ニ法律中ニ其權限ヲ與ヘタルノ故ヲ以テ之ヲ法律ニ定メタル資格ヲ有スル裁判官ト解シ得ルモノニ非サルナリ故ニ此說ヲ以テモ領事裁判ノ制度ヲ辯護スルニ足ラサルコト疑フヘカラスト雖モ今日ノ現在ニ於テ此制度ヲ辯護スルニハ此說ニ依ルノ外ナキモノナリ

第二 違警罪ノ即決裁判

違警罪ノ即決裁判トハ明治十八年ノ布告違警罪即決例ニ依リ警察官廳カ違警罪ニ關スル裁判ヲ爲スヲ謂フ此違警罪ノ性質ハ刑事事件タルコト明カニシテ而カモ之ヲ裁判スル所ノ警察官ハ現行制度ニ於テ法律ニ定メタル資格ヲ具フル者ニ非サルナリ是ニ於テ違警罪即決ノ憲法違反ニ非サルヤノ疑問ヲ惹起スモノナリト雖モ違警罪ニ付テハ之ニ關シ裁判ヲ受クル者カ正式ノ裁判ヲ仰クコトヲ得ルヲ認メタルカ故ニ憲法第二十四條ノ法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルノ權ヲ奪ハルヽモノト名クルコトヲ得サルナリ即チ違警罪ノ裁判ヲ受ケタル者カ警察官ノ即決ニ由リテ滿足セサルトキハ何時ニテモ法定ノ裁判官ノ裁判ヲ受クルコトヲ得ルカ故ニ此制度ハ憲法第二十四條ニ牴觸セサルモノナリ

第三 軍法會議

軍法會議ノ制度カ若シ軍人ノミヲ裁判スルモノト爲ストキハ憲法第三十二條ノ規定アルカ爲メニ憲法ニ牴觸スルヲ免ルヽモノナリ然ルニ若シ軍法會議ノ權限ニシテ軍事ニ關係アル犯罪ニ付テモ普通人民ニ及フコトアルトキハ此制度モ亦憲法ニ違反スルノ嫌ヲ生スルモノナリ何トナレハ軍法會議ハ司法事件ヲ裁判スルモノニシテ其裁判官ハ所謂法定ノ裁判官ニ非サレハナリ（陸海軍治罪法第二章參照）

第四 典獄ノ刑事裁判

典獄ハ裁判所構成法施行條例ニ樺戸等ノ集治監ノ囚人罪ヲ犯シ輕罪以下ニ該ル裁判ニ關スル明治十五年第十六號第四十一號及明治十八年第四十三號

布告ハ效力ヲ有スト規定セラル、ニヨリ輕罪事件ニ關スル裁判權ヲ有スルナリ併シ典獄ハ其地位ニ於テ普通ノ行政官ト異ナルナキニヨリ此ノ如キ制ハ憲法第二十四條ノ規定ニ適合スルヤ否ヲ疑ハサルヲ得サルナリ

第五項　住所ノ安全權

憲法第二十五條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ニ定メタル場合ヲ除ク外其ノ許諾ナクシテ住所ニ侵入セラレ及捜索セラルヽコトナシ」ト此規定ハ住所ノ安全ヲ絕對ニ保障スルモノナルカ故ニ如何ナル目的ニ出ツルモ其住所ノ安全ヲ害スルトキハ法律ノ規定ニ基カサルヲ得サルナリ即チ犯罪捜索、租稅ノ徵收、戸籍ノ調査等ノ目的ニ出ツル場合ハ勿論衛生警察其他廣ク警察ノ目的ニ出ツル場合モ亦此規定ノ適用ヲ受クルモノニシテ尚ホ進ミテ其住所内ノ人民ヲ救護スル目的ニ出ツル場合ニ於テモ亦此憲法第二十五條ノ規定ノ結果トシテ法律ノ規定ニ依ラサルヲ得サルナリ或ハ此規定ニ關シ侵入ノ事實ナクシテ捜索ヲ爲スコトヲ得サルカ故ニ此第二十五條ノ場合ハ捜索ノ目的ノ爲メニ侵入スル場合ノミヲ指スモノナリト說ク者アリト雖モ此規定ノ目的ハ住所ノ安全ヲ保護スルニ在ルカ故ニ其精神ヨリ推ストキハ捜索ノ目的ニ出ツル侵入ノミナラス漫然目的ナクシテ侵入シタルトキモ亦此規定ノ範圍ニ屬スヘキモノナリ蓋シ如何ナル目的ニ因リテ若クハ如何ナル目的モ有セスシテ侵入スルモ住所ノ安全ヲ害スル點ニ於テハ同一ナレハナリ又此說ニ從フトキハ「侵入セラレ」ノ文字無用ニ歸スレハナリ故ニ此說ヲ採ルコトヲ得サルナリ

茲ニ注意スヘキハ「住所」ノ文字ナリ此住所トハ民法ノ所謂住所ノ意義ニ非スシテ廣ク人民ノ居住スル場所ヲ指スモノナリ民法ノ住所ハ生活ノ本據ヲ指スモノナリト雖モ此憲法第二十五條ノ住所ハ單ニ一時居住スルノ場所タル旅宿ノ一室ト雖モ其人カ居住ノ場所ト定メタル間ハ憲法第二十五條ノ住所ノ中ニ包含スルモノナリ

尚ホ此條文ニ關シ一言スヘキハ「許諾ナクシテ」ノ文字ナリ許諾ナクシテトハ明カニ不承諾ヲ唱ヘタル場合ノミナラス承諾ヲ與ヘサル場合ヲ總テ含ムモノナリ蓋シ何人モ他人ノ問ニ對シ答ヲ爲スノ義務ヲ有セサレハナリ

今住所ノ安全ニ關スル現行法規ノ重モナルモノヲ擧クレハ刑事訴訟法第七十

八條、第百四條、行政執行法第二條、民事訴訟法第五百三十六條、第五百三十七條、戒嚴令第十四條第六號、府縣制第百十六條第一項、酒造稅法第十九條、醬油稅則第十八條等是レナリ

第六項　信書ノ秘密ヲ保ツノ權

憲法第二十六條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ニ定メタル場合ヲ除ク外信書ノ秘密ヲ侵サルヽコトナシ」ト故ニ信書ノ秘密ヲ侵ストキニハ必ラス法律ノ規定ニ依ルヘキモノナリ但信書ノ秘密ノ範圍ニ對シ廣義說ト狹義說トアルニ由リ先ツ玆ニ其主義ヲ一言セントス

ラバンド、リヨエニング等ノ憲法學者及ヒ行政法學者ハ信書ノ秘密ノ文字ヲ廣ク解釋シテ郵便局ニ於テ取扱フ所ノ總テノ事項ニ關シ信書ノ秘密ナルモノハ存スルモノト爲セリ故ニ此說ニ從フトキハ雖ク小包郵便ノ送達ニ關シ若クハ郵便爲替ノ往復ニ關シ其事實ヲ洩ストキハ總テ信書ノ秘密ヲ害スルコトヽ爲ル然ルニ之ニ反對スル學者ハ多ク刑法學者及ヒ刑事訴訟法學者ニシテ此等ノ學者ハ信書ノ秘密ノ範圍ヲ甚タ狹ク解シ信書ノ秘密ヲ侵スコトハ封書ノ內容ニ關スル秘密ヲ侵スコトニ限ルモノト爲シ其他郵便局ニ於テ扱フ事項ニ關シ之ヲ他ニ洩スコトヲ得サルハ官吏カ秘密ヲ守ルノ義務ヲ有スルカ爲メニシテ憲法ノ保障シタル信書ノ秘密ヲ侵スカ爲メニ非スト爲スナリ此第二ノ說ハ信書ノ秘密ノ文字ヨリ論スルトキハ當ヲ得タルモノト信スルナリ何トナレハ秘密トハ秘密ニセントスルノ意思アルニ基クモノニシテ信書ニ關スル秘密ハ發信者カ之ヲ公ニスルヲ欲セサルノ意思ヲ有セル場合ニ限リ存スルモノニテ其秘密ニスルノ意思ハ封書ノ場合ニ於テノミ存スルモノナルコトヲ推定シ得レハナリ固ヨリ封書ノ內容ニ付テモ之ヲ秘密ニスル意思ナキ場合ニ存スルコトナキニ非スト雖モ反對ノ證據ナキ限リハ一應秘密ニスルノ意思アルコトヲ推定シ得ルモノナリ然ルニ之ニ反シテ端書等ヲ用フルハ封書ノ方法アルニ拘ハラス特ニ之ヲ用フルモノナルヲ以テ秘密ニスルノ意思ナキコトヲ想像セサルヘカラサルナリ然ラハ封書トハ如何ナルモノナルヤト云フニ糸、護謨等其他如何ナル物ヲ以テスルヲ問ハス之アルカ爲メ特別ノ開封ノ行爲ヲ執ルニ非サレハ其內容ヲ見ル能ハサルニ至リタルモノ

ヲ云フ

然ラハ電信電話ニ關シ信書ノ秘密存スルヤ否ヤト云フニ先ツ電信ニ付テ云ヘハ電信ハ之ヲ發スル人カ其文ヲ認メ郵便局ノ受附ニ差出シ郵便局ノ受附ノ官吏ハ技手ヲシテ其文ヲ發信セシムルモノナルニヨリ通常ノ場合ニ於テハ之ニ關シ秘密ナルモノ存スルコトナシ尤モ發信者カ特ニ暗號ヲ用ヒタル場合ニ於テハ秘密ニスルノ意思存スルコトヲ推定スヘキニ由リ此場合ハ憲法ノ所謂信書ノ秘密ノ範圍ニ屬スルモノト信ス又電話ニ關シテハ一見信書ノ文字中ニ入ラサルカ如シト雖モ均シク意思ヲ一方ヨリ他ニ通スルノ用ニ供セラルヽモノナルヲ以テ電信郵便ト等シク其秘密ヲ憲法ニ依リテ保障セラルヽノ精神ナリト考フヘキナリ而シテ電話ハ對話的ノモノニテ他人ニ聞カスコトヲ欲セサルヲ常ト爲スニ由リ反證ナキ限リハ之ニ關シ秘密存スルモノト論定スヘキナリ

（郵便法及ヒ電信法參照）

第七項　所有權不可侵權

憲法第二十七條ニ曰ク「日本臣民ハ其ノ所有權ヲ侵サルヽコトナシ公益ノ爲メ必要ナル處分ハ法律ノ定ムル所ニ依ル」ト故ニ處分ヲ以テ所有權ヲ侵ス場合ニハ必ラス法律ノ規定ヲ要ス然レトモ其處分ハ公益ノ爲メ必要ナルコトヲ條件トスルモノニシテ若シ公益ノ爲メ必要ナラサル場合ニ於テハ絕對ニ所有權ヲ侵スコトヲ得サルナリ是ニ於テ此條文ニ關シ左ノ二個ノ疑問ヲ生ス

一　命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルコトハ憲法第二十七條ニ牴觸セサルヤ否ヤ

此問題ニ答フルニハ先ツ命令ヲ以テ所有權ヲ侵スコトナリヤ否ヤヲ論定セサルヘカラス然ルニ所有權ナル觀念ハ民法上ノモノナルニ由リ民法ニ就テ其意義ヲ極ムルニ民法第二百六條ニハ「所有者ハ法令ノ制限内ニ於テ自由ニ其所有物ノ使用、收益及ヒ處分ヲ爲ス權利ヲ有ス」ト雖モ法律、命令ノ制限内ニ存在スルモノト云フヘキアルニ由リ所有權ナルモノハ法律ヲ以テ所有權ヲ制限スルモ所有權ヲ侵スモノト爲ラサルナリ是ニ於テ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルモ所有權ヲ侵スモノト爲ラサルナリ或ハ民法第二百六條ノ法令ナル文字ハ法律及ヒ法律ノ委任ニ因ル委任命令ヲ指スモノニシテ法律ニ根據ナキ命令ハ此中ニ包含スルコトナシト爲ス者アリト雖モ法令ナル文字ノ普通ノ意義ハ廣ク法律、命令ヲ指スモノニシ

テ民法第二百六條ノ場合ニ限リ特ニ否ラスト論スルトキハ其反證ヲ必要トスルナリ此ノ如ク命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルノ例ヲ擧クレハ埋葬地ニ近ク土地ヲ有スル者ハ之ヲ距ルルトキハ憲法第二十七條ニ牴觸スルコトナク隨テ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルハ自由ニ爲シ得ルモノナリト答フルコトヲ得ルナリ命令ヲ以テ所有權ヲ制限スルノ一二ノ例ヲ擧クレハ埋葬地ニ近ク土地ヲ有スル者ハ之ヲ距ル一定ノ距離內ニ於テ自由ニ井戶ヲ穿ツコトヲ得ス又ハ一定ノ區域內ニ家屋ヲ有スル者ハ燃燒物ヲ以テ家根ヲ葺クコトヲ得ス等ノ制限ヲ命令ニ依リテ受クルカ如シ

二 公益ノ爲メ必要ナル處分トハ如何ナル範圍ヲ有スルモノナリヤ

我憲法第二十七條第二項ニ該ル所ノ他國ノ憲法ノ規定及ヒ其憲法ノ條文ヲ沿革的ニ遡リテ其基礎ト爲リタル規定ヲ見ルニ殆ト總テ所有權ヲ侵シ得ルノ處分ハ公益ノ爲メ必要ナルコト、賠償ヲ與フルコト、ヲ其要件ト爲スモノニシテ其處分ノ範圍ハ明言スルト否トヲ問ハス公用徵收ノ場合ナルコト明カナリ例ヘハ普漏西憲法第九條、白耳義憲法第十一條、墺太利憲法第五條、伊太利憲法第二十八條、佛蘭西ノ人權宣言第十七條ノ如シ故ニ我憲法第二十七條第二項ノ場合ヲ解釋スルニ公用徵收ノコトヲ指スモノナリト斷定スル人ナキニ非サルナリ然ルニ我憲法第二十七條ニハ單ニ「公益ノ爲メ必要ナル處分」ト規定シテ公用徵收ノコトヲ明言セサルノミナラス賠償ノコトヲモ定メサルカ故ニ其處分ノ範圍ハ公用徵收ノ場合ノミニ非サルヤ明カナリ故ニ勿論警察ノ目的ニ出ツル處分モ此中ニ包含スルモノナリト云ハサルヲ得サルナリ蓋シ警察ノ目的モ其實公共ノ利益ヲ目的トスルモノナレハナリ或ハ此第二十七條第二項ノ處分中ニハ警察ノ目的ニ出ツル處分ヲ包含セス警察ノ目的ニ出ツル處分ニ付テハ法律ノ根據ヲ要セスシテ當然所有權ヲ侵シ得ルモノナリト說ク者ナキニ非ス而シテ其說ノ根據ヲ見ルニ警察權ナルモノハ國家ノ成立上固有ニ存在スルモノニシテ法律ノ根據ヲ待チテ始メテ存スルモノニ非ス故ニ警察上ノ目的ニ出ツル場合ハ法律ノ規定ニ依ルノ限リニ在ラストト云フニ在リ然レトモ此說ハ我國ノ如キ憲法ヲ以テ明カニ統治權ノ作用ノ形式ヲ定メ法律ノ規定ニ依ラサルヘカラサ

ルモノヲ一方ニ列擧シ又他ノ一方ニハ憲法第九條ニ君主ノ警察命令權ヲ定ムルモ其但書ニハ命令ヲ以テ法律ヲ變更スルコトヲ得スト定メタルカ如キ國ニ於テハ適用スルヲ得サルノミナラス憲法第二十七條ハ公益ノ目的ニ出テサル場合ハ法律ニ依ル處分ヲ以テスルモ所有權ヲ侵シ得スト爲スモノナルニヨリ警察上ノ處分ヲ以テ公益ノ處分中ニ入ラスト解釋スルトキハ絕對ニ之ヲ以テ所有權ヲ侵シ得サルノ結果ヲ生スルモノナリ（土地收用法、明治三十二年法律第七十二號、行政執行法第二條、第四條、戒嚴令、徵發令、傳染病豫防法、明治十七年太政官第八十號達墓地及埋葬取締規則、同年內務省乙第四十號達墓地及埋葬規則細則、衆議院議員選擧法第十三條）

第八項　信教ノ自由權

憲法第二十八條ニ曰ク「日本臣民ハ安寧秩序ヲ妨ケス及臣民タルノ義務ニ背カサル限ニ於テ信敎ノ自由ヲ有ス」ト故ニ日本臣民タルモノハ安寧秩序ヲ妨ケス臣民タルノ義務ニ背カサル以上ハ信敎ノ自由ヲ有スルモノナリト雖モ此第二十八條ニハ法律ノ定ムル所ニ依リ若クハ法律ノ範圍內ニ於テノ文字ヲ存セサルカ故ニ命令ヲ以テ安寧秩序ヲ妨ケ若クハ臣民ノ義務ト牴觸スル宗敎ハ之ヲ信奉スルコトヲ臣民ニ對シ禁スルコトヲ得ルナリ而シテ此信敎ノ自由ハ如何ナル主義ヲ有スルカト云フニ第一、宗敎選擇ノ自由、第二、轉宗ノ自由、第三、無宗敎ノ自由、第四、禮拜ノ自由ヲ包含スルモノナリ終ニ此條文ニ關シ注意スヘキハ「臣民タルノ義務ニ背カサル限ニ於テ」ノ文字ナリ臣民ハ一般ニ法律、命令ニ服從スルノ義務ヲ有シ若シ如何ナル命令ニ背クモ此臣民タル義務ニ背クモノナリト解釋スルトキハ信敎ノ自由ノ保障ハ成立セサルコトヽ爲ルニ由リ此第二十八條ノ「臣民タルノ義務ニ背ク」ノ中ニハ信敎ノ自由ヲ制限スル命令ニ服從ヲ拒ム場合ヲ含マサルモノト解釋スヘキナリ

第九項　意思發表ノ自由權

憲法第二十九條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ノ範圍內ニ於テ言論著作印行……ノ自由ヲ有ス」ト此言論トハ口頭ヲ以テ意思ヲ發表スルヲ稱シ著作トハ文書圖書ヲ以テ意思ヲ發表スルヲ稱シ印行トハ器械的若クハ化學的方法ヲ以テ文書圖書ヲ複製シ之ヲ頒布スルコトヲ稱ス即チ此三者ハ共ニ意思發表ノ方法ヲ指スモノニシテ縱令文書圖書ヲ以テスルモ意思ヲ發表スルノ用ニ供セラレサルトキ

ハ此中ニ含マルヽモノニ非サルナリ例ヘハ文書圖畫ヲ書寫シタル陶器若クハ漆器ノ如シ憲法ニ保障スル所ノ意思發表ノ自由ハ言論、著作、印行ノミニ關スルモノニシテ其以外ノ方法例ヘハ動作ヲ以テ意思ヲ發表スル場合ノ如キハ憲法ノ保障スル所ニアラサルナリ此中印行ノ自由ニ關シテハ多クノ憲法ニ於テ「檢閱主義ヲ用フルヲ得ス」ト定ムルノ例アリト雖モ我憲法ニ於テハ之ニ關シ何等ノ規定ナキニ由リ法律ヲ以テスル以上ハ檢閱主義ヲ採ルモ憲法ニ背クモノニ非サルナリ(我現行制度ハ屆出主義ニ依リ檢閱主義ヲ採ラス)檢閱主義トハ警察官廳又ハ其他ノ官廳ノ檢閱ヲ經且其許可ヲ得ルニ非サレハ總テ出版物ヲ頒布スルコト能ハサルノ主義ヲ指スモノナリ蓋シ歐洲ニ於テハ專制時代ニ於テ此檢閱主義ヲ採リタル結果ヨリ生シタル弊害少ナカラサリシヨリ之ヲ禁止スルコトヲ憲法ニ掲ケタリト雖モ我國ニ於テハ此弊ヲ受ケタルコト少ナキヨリ憲法ノ明文ニ特ニ此趣意ノ禁止ヲ掲ケサリシモノナリ

第十項　集會及ヒ結社ノ自由權

憲法第二十九條ニ曰ク「日本臣民ハ法律ノ範圍內ニ於テ……集會及結社ノ自由

ヲ有ス」ト是レ單ニ「法律ノ範圍內」ト規定シ其取締ノ方法ニ關シ何等ノ明文ヲ憲法ニ存セサルニ由リ法律ハ集會、結社ニ關シ許可主義ヲ執ルモ屆出主義ヲ執ルモ全ク其自由ニ屬スルモノナリ尤モ我現行ノ制度ハ屆出主義ヲ執リ唯タ例外トシテ法律ヲ以テ全ク禁セラルヽ、結社ハ秘密結社ノミナリ普漏西ニ於テハ其憲法ニ屋內ノ集會ニ付テハ屆出主義ヲ執ルヘク屋外ノ集會ニ付テハ許可主義ヲ執ルヘシト爲シタリ白耳義モ其憲法ニ於テ之ト同樣ノコトヲ規定シタリト雖モ我國ニテハ右ニ述ヘタル如ク執レノ主義ヲ執ルモ全ク自由ナルモノナリ然ラハ集會トハ如何ナルモノナリヤト云フニ憲法第二十九條ノ集會トハ或事項ヲ論議若クハ決定スルノ共同ノ目的ヲ有シテ一時的ニ公衆ノ集合シタルモノヲ指シ此ノ如キ共同ノ目的ヲ有セサル集會若クハ親族ノ集合ノ如キハ此中ニ入ラサルナリ又結社トハ憲法上合意的ニ定メタル共同ノ目的ヲ有スル多數人民ノ團結ニシテ而モ永續的ノ性質ヲ有スルモノヲ指スニ外ナラサルナリ故ニ市町村團體ノ如キ法律上ノ團體若クハ家族ノ如キ合意的ノ目的ヲ以テ集マラサル團體ノ如キハ此中ニ入ラサルナリ

第十一項　請願ノ自由權

憲法第三十條ニ曰ク「日本臣民ハ相當ノ敬禮ヲ守リ別ニ定ムル所ノ規程ニ從ヒ請願ヲ爲スコトヲ得」ト然ルニ今日ニ至ルマテ臣民ノ請願ニ關スル規定ハ議院法ニ存スルノミニテ兩議院以外ニ爲ス所ノ請願ニ付テハ何等ノ規定ヲ存セサルナリ即チ憲法第三十條ノ別ニ定ムル所ノ法ナルモノ存在セサルニ由リ議院以外ニ對シテハ請願スルコト能ハサルノ狀況ニ在リ或ハ別ニ定ムル所ノ規定アレハ之ニ從フハ勿論ナルモ之ナキトキハ自由ニ請願シ得ルモノナリト說ク モノアリト雖モ條文ノ上ヨリ如斯ク解釋スルヲ得サルノミナラス如此ク解釋スルトキハ議院ニ請願スルトキハ實質上形式上種々ノ制限ヲ受クルニ拘ハラス他ヘ請願スルトキハ何等ノ拘束ヲ受ケサルノ不都合ナル結果ヲ生スルナリ固ヨリ今日ニ於テモ官廳ニ提出セラルヽ所ノ請願書ハ受理セラルヽモ是レ官廳ノ好意ニ依リテ其請願書ヲ返還セサルニ止マリ法ノ定ムル所ニ從ヒテ受理スルニ非サルナリ隨テ官廳カ之ヲ受理セスシテ却下スルモ如何トモスルヿヲ得サルナリ嘗テ請願規則ナルモノ存在シタルコトアリシモ其請願規則ナルモノハ今日ノ所謂訴願ニ關スル法規ニシテ現行訴願法ノ制定ト共ニ消滅ニ歸シタルモノナリ（明治十三年第五十三號布告、明治九年第二號達第四條、議院法第三章）

第十二項　法律ニ依ラサレハ兵役及ヒ納稅ノ義務ニ服セサルノ權利

憲法第二十條及第二十一條ハ兵役及ヒ納稅ノ二者ハ必ス法律ノ規定ニ依ルヘキコトヲ定メタリ故ニ命令ヲ以テ兵役ニ就クコトヲ命セラレ若クハ租稅ヲ納ムルコトヲ命セラルヽモ此命令ニ拘束セラルヽコトナキモノナリ右憲法第二十一條ノ「納稅」ナル文字ハ國稅ヲ納ムルコトノミヲ指スモノナリヤ或ハ國稅ノ外地方稅ヲ納ムルコトモ之ヲ包含スルモノナリヤニ付キ疑ナキニ非スト雖モ廣ク納稅トアル以上ハ國稅ノミナラス市町村稅ニ至ルマテモ總テ之ニ含マルヽモノト解釋スルヲ至當ト信ス是レ今日府縣稅、市町村稅等ノ法律ニ根據ヲ有スル所以ナリ但之ト區分スヘキハ憲法第六十二條ノ「租稅」ナル文字ニシテ總テ憲法第六章ノ規定ハ國家ノ財政ニ關スル規定ナルニ由リ第六十二條ノ「租稅」ノ文字モ國稅ノ文字ト解釋スヘク隨テ憲法第二十一條ノ「稅」ノ文字トハ其範圍ヲ

等クスルモノニ非サルナリ又第二十條ニ付テ注意スヘキハ第二十條ノ「日本臣民」ナル文字ハ男子ノミヲ指スモノナリト解釋スル者アリト雖モ憲法ノ明文ハ廣ク日本臣民ニ對シ法律ニ依ラサレハ兵役ヲ課セサルコトヲ定メタルニ止マリ兵役ノ義務ハ男子ニ限ルコトヲ定メタルニ非ス又法律ニ依ラサレハ兵役ヲ課セラレサルノ保障ヲ與ヘラルヽモノハ男子ノミナリトノ趣旨ヲ以テ規定セラレタルモノニ非サルナリ尚ホ兵役ノ義務ノ有無ヲ以テ臣民ト外國人トヲ分ツノ唯一ノ標準ナリト認ムル者アリト雖モ是レ誤マレルモノニシテ實際上何レノ國ノ制度ニ於テモ現今兵役ノ義務ヲ外國人ニ課セサルニ止マリ理論上兵役ノ義務ヲ外國人ニ絕對ニ課スルコトヲ得サルモノニ非ス隨テ此義務ノ有無ノミヲ以テ其兩者ヲ區別スルヲ得サルナリ

第三款　憲法第二章ノ例外ノ場合

第一項　戰時又ハ國家事變ノ場合

憲法第三十一條ニ曰ク「本章ニ掲クタル條規ハ戰時又ハ國家事變ノ場合ニ於テ天皇大權ノ執行ヲ妨クルコトナシ」ト故ニ憲法第二章ニ於テ保障セラレタル臣民ノ權利モ戰時又ハ國家事變ノ場合ニハ憲法ノ規定ニ基カスシテ之ヲ侵スコトヲ得ルモノナリ而シテ戰時トハ明治十五年布告第三十七號ノ規定ニ依リ外患又ハ內亂アルニ際シ戰時タルコトヲ布告シタル場合ヲ指スモノナリ故ニ我制度上戰時ナル文字ノ意義ハ必スシモ國際公法ノ戰時ノ場合ト同一ニ歸スルコトヲ保セスシテ宣戰ノ布告アリタル場合ニ限リ之ヲ戰時ト稱スルナリ又國家事變ノ場合トハ內亂タルト外患タルトヲ問ハス公共ノ安寧秩序ニ危害アリト認メラルヽ場合ニ於テモ戰時ト稱スルモノナリ今憲法第三十一條ト第十四條トノ關係ヲ一言センニ第三十一條ハ第十四條ノ所謂戒嚴宣告ノ場合ヲ指スモノナリヤ或ハ第三十一條ノ中ニハ戒嚴宣告ノ場合ヲ含マサルモノナルカノ疑ヒ存セリ第三十一條ノ中ニハ第十四條ノ場合ヲ包含セスト唱フル者ハ曰ク戒嚴ノ要件及ヒ效力ハ法律ヲ以テ定メラルヽモノナルニ由リ戒嚴宣告ノ結果トシテ法律ニ基カスシテ信書ノ秘密ヲ侵シ住所ノ安全ヲ害シ其他憲法第二章ニ保障セラレタル權利ヲ侵害スルモ法律ノ規定ノ結果ニ外ナラサルヲ以テ戒嚴ノ作用ハ憲法第二章ノ各條項ト牴觸スルモノニ非ス隨

テ戒嚴宣告ノ場合ニ付テハ憲法第三十一條ノ規定ヲ要スルコトナキモノナリ故ニ第三十一條ノ場合ハ戒嚴ヲ宣告シタルトキ以外ノ場合ヲ指スモノナリト之ニ反對シテ第三十一條ノ場合ハ戒嚴宣告ノ場合ヲ指スモノナリト論スル者ハ曰ク戒嚴ヲ宣告スル場合ハ重大ナル場合ナリ故ニ其要件及ヒ效力ハ法律ヲ以テ定ムヘシト規定スルナリ然ルニ此外ノ場合ニ於テ非常大權ノ行動ヲ認ムルトキハ天皇ハ戒嚴ヲ宣告セスシテ自由ニ憲法第二章ノ規定ヲ蹂躙スルコトヲ得ルノ結果ヲ生シ得ルモノナリト今此兩說ヲ比較スルニ憲法第三十一條ヲ特ニ設ケタル精神ヨリ考フルトキハ第一說論者ノ如ク戒嚴宣告ノ場合以外ニ於テ戒嚴令ノ規定ニ依ラサル所ノ非常大權ノ行動ヲ認ムルニ在ルコト明カナリ且又我憲法第二十一條ニ當ル所ノ普漏西憲法第百十一條ハ殆ト之ト同一ノ規定ニシテ而モ其普漏西憲法ノ解釋ハ一般ニ戒嚴令ニ依ラサル所ノ非常大權ノ行動アルコトヲ認ムルモノナリ故ニ其憲法ヲ參照シタル我憲法ハ之ト同一ノ趣意タルコトヲ認ムルヲ得ルナリ故ニ第三十一條ト第十四條トノ關係ニ付テハ第一說ヲ採ラントス欲スルナリ

第二項　陸海軍ノ軍人

憲法第三十二條ニ曰ク「本章ニ揭ケタル條規ハ陸海軍ノ法令又ハ紀律ニ牴觸セサルモノニ限リ軍人ニ準行ス」ト故ニ軍人ハ陸海軍ノ法令又ハ紀律ニ從フヘキヲ原則ト爲シ之ト牴觸セサル場合ニ於テノミ憲法第二章ノ規定ノ適用ヲ受クルモノナリトセラレタリ蓋シ軍隊ノ紀律ヲ保ツカ爲メ且軍人ヲシテ其職ヲ全フセシムルカ爲メ軍事上ノ法令又ハ軍隊ノ紀律ニ先ツ服從スルヲ極メテ必要ナルコトヲ認ムレハナリ是レ軍人カ法律ニ定メタル裁判官以外ノ裁判官ノ裁判ヲ受ケ若クハ法律ニ依ラスシテ其居住ノ自由ヲ制限セラルヽ所以ナリ然ラハ玆ニ軍人トハ如何ナル者ヲ指スヤト云フニ現役軍人及ヒ召集中ノ豫備役、後備役ノ軍人ヲ指スモノニテ軍屬ノ如キハ之ニ含マルヽモノニ非サルナリ（陸軍刑法第五十條、第五十一條、明治三十七年勅令第六號海軍給與令第一條參照）

第四節　臣民ノ特別階級

第一款　皇族

第一項　皇族ノ範圍

皇族トハ皇統ノ男子及ヒ其正當ノ配偶者竝ニ皇統ノ女子ヲ指スモノニシテ仍ホ之ヲ詳シク列擧スルトキハ我皇族ニ列セラルヽ者ハ左ノ如シ

太皇太后
皇太后
皇后
皇太子
皇太子ノ妃
皇太孫
皇太孫ノ妃
親王
親王ノ妃
內親王
王

王妃
女王

是ナリ（皇室典範第三十條）而シテ皇室典範第三十一條ニハ「皇子ヨリ皇玄孫ニ至ルマテハ男ヲ親王、女ヲ內親王トシ五世以下ハ男ヲ王、女ヲ女王トス」トアルニ由リ皇統ニ屬スルモノハ百世ノ後ニ至ルマテモ總テ皇族ノ中ニ入ルヘキモノナリ我歷史上皇族ニ姓ヲ賜ヒテ之ヲ臣下ニ下シタルノ例アルニ拘ハラス我皇室典範ハ之ヲ禁止シタルモノト云フヘキナリ又皇室典範第四十四條ニハ「皇族女子ノ臣籍ニ嫁シタル者ハ皇族ノ列ニ在ラス但シ特旨ニ依リ仍內親王女王ノ稱ヲ有セシムルコトアルヘシトアルニ由リ皇族女子カ皇族以外ノ者ニ婚嫁シタルトキハ皇族ノ範圍外ニ出ツルモノナリ併シ離婚セラルヽトキハ皇族ニ復歸スルナリ又皇族ハ皇室典範第四十二條ニ依リ養子ヲ爲スコトヲ得サルニ由リ皇族ニ列セラルヽ者ハ配偶者ノ外血統上ノ皇胤タルコトヲ要スルナリ

第二項　皇族ノ特權

凡テ立憲國ニ於テハ四民ノ平等ナルヲ原則ト爲シ特權アル種族ノ存在スルコ

トヲ認メサルモノナリト雖モ皇族ハ君主ト特別ノ血統ノ關係ヲ有スルモノナルヲ由リ何レノ國ニ於テモ君主ノ一族タル皇族若クハ王族ニハ或特權ヲ付與スルヲ常ト爲セリ而シテ我國ニ於テモ亦然リ故ニ左ニ我皇族ノ特權ヲ列擧スヘシ

第一 攝政ト爲ルノ資格ヲ有スルコト

後ニ述フルカ如ク攝政ナルモノハ君主ニ代リテ政ヲ爲スノ重大ナル職務ヲ有スルモノニテ而モ攝政タルモノハ我現行ノ制度ニ於テ必ス皇族ヨリ出テサルヘカラストセラレタリ

第二 貴族院議員ト爲ルノ資格ヲ有スルコト

貴族院議員ト爲ルノ資格ヲ有スル者ハ必スシモ皇族ニ限ラスト雖モ皇族ハ或年齡ニ達シタルトキハ選擧ヲ竢タス又敕選ヲ竢タスシテ當然貴族院議員タルノ地位ヲ有スルモノナリ而シテ此地位ハ立法事業ニ參與スル議會ヲ組織スル分子ノ一ニシテ國法上重要ナルモノナルコト多言ヲ要セサルナリ

第三 皇族會議ノ議員ト爲ルコト

皇族會議ナルモノハ成年以上ノ皇族男子ヲ以テ組織セラレ內大臣樞密院議長、宮內大臣、司法大臣、大審院長ヲ之ニ參列セシムルモノナリ而シテ皇族會議ノ權限ハ左ノ一ヨリ四ニ至ルマテノ事項ニ付キ諮詢ヲ受ケ若クハ君主ヨリ隨時諮問アリタルトキ之ニ對スル答申ヲ爲シ若クハ五、六ノ事項ニ付キ議決ヲ爲スコトニ在ルナリ

一、皇室典範ノ改正ニ關シ諮詢ヲ受ケタルトキ

二、皇嗣ヲ變更スルコトニ付キ諮詢ヲ受ケタルトキ

三、皇族ノ懲戒、禁治產ノ處分ニ付キ諮詢ヲ受ケタルトキ

四、大傅ノ任命又ハ大傅ノ退職ニ付キ諮詢ヲ受ケタルトキ

五、天皇久シキニ亘ル故障ニ因リ政ヲ親ラスルコト能ハサル場合ニ攝政ヲ置クヘキヤ否ヤヲ議決スルコト

六、攝政タルヘキ者ノ順序變更ヲ議決スルコト

右列擧セル如ク皇族會議ノ議事ハ啻ニ皇室內部ノ一私事ノミナラス國務ニ關スルコトヲ議スルモノナルニ由リ皇族會ノ議員ト爲ルコトモ一ノ國法上

ノ特權ト稱スヘキナリ

第四 平時ニ於テ邸宅、車馬ヲ徵發セラレサルコト（徵發令第十六條、第十五條）

第五 租稅ニ關スル免除ノ特權ヲ有スルコト

皇族ハ明治七年太政官布告第百二十號地所名稱區別、明治十六年內務大藏兩省ノ達乙第三十號、府縣制第百十條、市制第九十八條、町村制第九十八條等ニ依リ地租、地方稅、市町村稅ノ免除ノ特權ヲ有スルモノナリ

第六 司法上ノ特權ヲ有スルコト

皇族ハ民事、刑事ノ事件ニ關シ左ニ列擧スル如ク一般人民ト異ナリタル取扱ヲ受クルモノナリ

一、皇族相互ノ民事訴訟ハ敕旨ニ依リ宮內省ニ於テ裁判員ヲ命シ之ヲ裁判セシム且其裁判ハ敕裁ヲ經テ執行セラルヘキモノトス

二、人民ヨリ皇族ニ對スル民事訴訟ハ東京控訴院ニ於テ之ヲ管轄スルモノトス

三、皇族ハ東京控訴院ニ自ラ出頭スルコトヲ要セス代人ヲ使用スルコトヲ得ルナリ

四 皇族ハ敕許ヲ得ルニ非サレハ拘引セラレ若クハ裁判所ニ召喚セラルヽコトナシ

五、皇族證人ト爲ル場合ニハ刑事ニ在テハ豫審判事、民事ニ在テハ受命判事又ハ受託判事其所在ニ就キ訊問ヲ爲スヘキモノトス

六、皇族ノ犯シタル罪ニシテ禁錮又ハ更ニ重キ刑ニ處スヘキ豫審及裁判ハ第一審及終審トシテ大審院ニ於テ之ヲ管轄ス（裁判所構成法第三十八條、第民事訴訟法第二百十一條、刑事訴訟法第百三十條）

第七 榮譽上ノ特典ヲ有スルコト

皇族ハ菊花ノ御紋章及ヒ一定ノ旗ヲ特ニ用フルコトヲ得ルノミナラス（明治四年六月布告、明治二十二年宮內省達第十七號）其他皇族ハ皇室典範第十七條及ヒ第十八條ニ依リ階下若クハ殿下等ノ特別ノ尊稱ヲ用フルコトヲ得ルナリ

第八 職司ヲ設置スルコト

皇族ノ爲メニハ特ニ陸海軍ノ武官ヲ之ニ附セラルヽノミナラス其他勅任、奏

任判任ナル官吏ヲ其家ノ職員トシテ置クコトヲ得（東宮職官制、東宮武官官制、皇族附武官官制、皇族職員職制、皇族附陸軍海軍武官官制）

第九 經費上ノ特權ヲ有スルコト

皇族ノ歲費ハ年々皇室經費ヨリ一定ノ額ヲ以テ支辨セラルヽモノナリ

第二款 華族

華族ハ之ヲ公、侯、伯、子、男、ニ分ツモノニテ其特權ト認ムヘキハ左ノ如シ

(一) 貴族院議員タルコト 此特權ハ華族全體ニ屬スルモノニ非スシテ公、侯爵ノ者ニ屬ス即チ伯、子、男爵ハ同爵間ノ選擧ニ依リテ議員ト爲ルコトヲ得ルモ公、侯爵ノ者ハ當然或年齡ニ達スルトキハ貴族院議員ニ列スルコトヲ得

(二) 刑法上ノ特權ヲ有スルコト 華族ニシテ禁錮以上ノ刑ニ該ル罪ヲ犯シタル者ヲ處分スルニハ先ツ當該檢事ヨリ司法大臣ニ上申シ司法大臣ハ之ヲ上奏セサルヘカラス唯タ現行犯罪者ニ限リテハ處分シテ後上奏スルコトヲ得（明治十五年司法省達第十一號、明治十六年司法省達丙第二號）

終リニ注意ノ爲メ一言スヘキハ外國ノ華族ニシテ我國民ニ歸化スルモ我華族トシテノ特權ヲ享有セサルコト是ナリ

第四編 憲法上ノ機關

第一章 總則

憲法上ノ機關ヲ廣義ニ解スル時ハ憲法ニヨリテ制定セラレ憲法ニヨリテ其權限ヲ定メラレタル機關ヲ稱スルモノニシテ憲法ヲ動カスニアラサレハ廢セラレサルトコロノ機關ヲ稱スルモノナリ是レ憲法上ノ大權ニ屬スル官制ノ制定權ヲ以テ設ケラルヽトコロノ機關ト異ナルノ點ナリ故ニ攝政、議會、國務大臣、樞密顧問、裁判所、會計檢査院ノ如キ皆之レニ屬ス然ルニ之レヲ狹義ニ解シテ立憲國ニ缺クヘカラサル機關ヲ憲法上ノ機關ト稱スルコトアリ若シ此意義ニ解スルトキハ憲法上ノ機關トハ議會、國務大臣及司法裁判所ヲ指スコトヽナルナリ然シテ此第四編ニ於テ述ヘントスルハ廣キ意義ニ於ケル憲法上ノ機關ニシテ攝政ヨリ順ヲ逐テ之レヲ述ヘントス或ハ機關ヲ區別シテ直接機關トナシ直接機關トハ君主及議會ノ如

キ他ノ機關ニヨリテ設定セラレサル處ノ機關ヲ指スモノニシテ間接機關トハ大臣及裁判所ノ如キ直接機關ニヨリテ設定セラルヽ處ノ機關ヲ指スモノナリト述フル人アリト雖モ

第一、君主ハ機關ニアラス何ントナレハ君主ノ我憲法上統治權ノ主体タルコトハ已ニ述ヘタルカ如クニシテ統治權ノ主体ト統治權行使ノ用ニ供セラルヽ機關トハ相兼ヌルコトヲ得ルモノニアラサレハナリ

第二、議會ヲ直接機關トシテ區別スルハ議會ヲ組織スル議員ハ人民ノ選擧ニヨルモノニシテ君主ニヨリテ任命セラルヽモノニアラストナスモノナル可シト雖モ議會ハ貴衆兩院ヨリ成ルモノニシテ衆議院議員ハ人民ノ公選ニ出ツルモ貴族院議員ハ必ラスシモ選擧ニヨルモノニアラス其内ニ勅選ニ係ルモノ少カラサルニヨリ上ニ述ヘタル理由ヲ以テ之ヲ直接機關トシテ區別スルハ當ヲ得タルモノト云フヲ得サルナリ

第三　大臣及ヒ裁判所等ヲ間接機關ト名クルハ直接機關タル君主ニヨリテ大臣ハ任命セラレ裁判所ヲ組織スル裁判官モ亦君主ニヨリテ任命セラルヽニ

アルヘシト雖モ既ニ君主ニシテ機關ニアラサル以上ハ之レヲ間接機關ト稱スルハ當ヲ得タルモノニアラス

第四　議會、國務大臣及ヒ司法裁判所ハ共ニ立憲制度ニ於テ缺クヘカラサルノ機關ニシテ其設置及ヒ權限ハ立憲制度ノ基礎タル憲法ニヨリテ等シク定メラルヽ處ナルニ拘ハラス其間ニ區別ヲ立テ一ヲ直接機關ト名ツケ他ヲ間接機關ト名クルハ無意味ノ區別タルニ過キサルモノト云フヘキナリ

憲法上ノ機關特ニ立憲國ニ缺ク可カラサル議會ノ如キモノハ固有ニ其存立ヲ保ツモノニシテ憲法ニヨリテ始メテ設ケラルヽモノニアラス憲法ハ只其固有ニ存スルモノナルコトヲ認ムルニ過キスト唱フル人アリ乍併議會ヲ以テ立法權ノ主体ナリト解セサル以上ハ他ノ機關ト等シク固有ニ其存在ヲ保ツモノニアラス統治者ノ之レヲ設定スルコトニヨリテ始メテ存立シ得ルモノナリ而シテ統治者ノ之レヲ設定スルハ立憲國ニ於テハ憲法ニヨルモノナルカ故ニ憲法ハ只議會ノ存在ヲ認ムルニアラスシテ之レヲ設定スルモノトナスヘキナリ尚ホ終リニ注意スヘキハ議會ハ立法權ノ主体ニアラサルコト是レナリ議會ヲ

立法權ノ主体ト認ムルハ三權分立說ニ基クモノニシテ此說ノ認メラレサル今日ニ於テハ議會ノ立法權ノ主体タラサルコトハ明ラカナリト雖モプロシヤノ憲法ニ於ケルカ如ク立法權ハ君主及ヒ議會ニ屬スルモノト規定シタルノ例ナキニアラサルナリ之レニ依ルトキハ議會ハ君主ト共同ニ立法權ノ主體タルモノニシテ立法權ノ一部ヲ有スルモノヽ如シ併シ立法權モ統治權ノ作用ノ一ニシテ統治者以外ニ立法權ノ一部ヲ有スルモノアリト認ムルトキハ統治權ノ分割ヲ認メサルヲ得スシテ不當ナル結果ヲ生スルモノナリ故ニ是レモ亦法理上認ムルヲ得サルモノナリ

第二章　攝政

第一節　攝政ノ地位

君主ハ一刻モ國家ニ缺ク可カラス又其君主カ統治權ヲ行使スルコトモ一日モ休ム可キモノニアラサルナリ然レトモ君主ノ地位ヲ滿タストコロノモノハ自然人ナルカ故ニ自然人ニ避ク可カラサル故障ノタメ君主カ自カラ政治ヲ執ル

能ハサル場合ヲ生スルコトヲ免ルヽヲ得サルナリ固ヨリ皇位ニ即カサル前ニ於テ種々ノ故障ヲ受クルトキハ之ヲシテ即位セシメサルノ道ナキニアラスト雖モ一旦君主トナリタル以上ハ之ヲ動カスコトヲ得ルモノニアラス茲ニ於テ其故障ノ生シタル場合ニ處スルノ道ヲ講セサルヲ得サルナリ其故障ノ生スル場合ヲ想像スルトキハ

一　精神上身體上ノ能力ヲ缺クコトニヨリ政ヲ親カラスル能ハサルトキ

二　未成年者ナルトキ

三　成年者ニシテ且自ラ事ヲ處スルノ能力ヲ有スルモ政務ヲ親裁スル能ハサルノ狀況ニ陷リタルトキ

四　旅行其他ノ原因ニヨリ君主隨意ニ政ヲ親カラセサルトキ

右ニ擧ケタル內第四ノ場合ニハ君主カ其代理者ヲ選ヒテ之レヲシテ自己ニ代ハリ政務ヲ執ラシムルコトヲ得ルノ途アリト雖モ第一第二第三ノ場合ニ於テハ君主ハ代理者ニ委任スルノ能力ヲ缺キ若シクハ委任スル能ハサルノ狀況ニアルモノナリ故ニ法律上君主ニ代ハリテ政ヲナスヘキ地位ニ立ツモノヲ置ク

ノ必要アリ其任ニ當ルモノヲ攝政ト稱ス故ニ攝政ノ地位ヲ述フルトキハ君主ニ代ハリテ政務ヲ執ルコトヲ權限トナシタル一ノ機關ニ過キサルモノナリ然ルニ攝政ハ君主ト共ニ統治權ノ主體ヲナスモノニシテ統治權ノ主體ノ一部ヲ組織スルモノナリト說ク人アリ然レトモ此說ハ當ヲ得タルモノニアラス何ントナレハ統治權ノ主體二人ナルトキハ之レヲ君主國ト稱スルコトヲ得ス隨テ君主國ニ於テ攝政ヲ置クトキハ其國體變シテ君主國以外ノモノトナルノ結果ヲ生スルノミナラス如此キハ君主ノ名ニ於テ攝政カ施政スルコトヽ牴觸スレハナリ斯ノ如ク攝政ナルモノハ統治權ノ主體ニアラサルハ勿論其一部ヲモ有スルモノニアラサルニヨリ國法上臣民タルノ地位ヲ占ムルモノナルコト勿論ナリ隨テ君主ニ隨伴スルトコロノ尊稱ヲ享有スルコトヲ得サルナリ或ハ攝政ハ君主ニモアラス亦臣民ニモアラサルモノナリト說ク人アリト雖モ國家ノ要素トシテ君主ニモアラス臣民ニモアラサルモノヽ存在ヲ認ムルモノニアラサルニヨリ此說ヲ是認スルヲ得サルナリ要スルニ攝政ハ政務ヲ行フ上ニ於テ機關タルコト明ラカニシテ其身分ノ上ヨリ論スルトキハ臣民ノ一タルコト疑フ可キコトニアラサルナリ

第二節　攝政ノ就任

前ニ述ヘタルカ如ク攝政ハ君主カ自カラ政ヲナスノ能力ヲ有セス若シクハ其能力ヲ行使スル能ハサル場合ニ置カルヽモノナルニヨリ攝政ハ君主ノ任命ニヨルモノニアラスシテ法ノ規定ノ結果トシテ其地位ニ即クモノナリ此點ニ於テハ民法上ノ法定代理人ト相類スルモノナリ我皇室典範第十九條第二項ニ於テ天皇久シキニ亘ルノ故障ニヨリテ大政ヲ親カラスルコト能ハサルトキハ皇族會議及ヒ樞密顧問ノ議ヲ經テ攝政ヲ置クト規定シタルモ此皇族會議樞密顧問ノ議決ハ單ニ攝政ヲ置クノ必要アルヤ否ヲ議スルニ止マルモノニシテ皇族會議及樞密顧問カ攝政ヲ任命スルモノニアラサルナリ只攝政ハ皇室典範ニ定メラレタル攝政ヲ置クヘキ場合ニ遭遇スルトキハ當然自カラ其地位ニ即クコトヲ得ルモノナリ是レ攝政ハ固有ノ權ヲ以テ其地位ヲ得ルモノナリト云ハルヽ所以ナリ

第三節　攝政ノ資格及ヒ順序

第一款　攝政ノ資格要件

第一　皇族タルコト

神功皇后及ヒ聖德太子等ノ攝政ト爲リタル時代ニハ攝政ハ皇族ニ限ラレタルモノナリト雖モ其後藤原氏ヨリ攝政ヲ出シ遂ニ五攝政ト名クル攝政ヲ出スノ家ヲ造ルニ至レリ然ルニ皇室典範ハ更ニ上古ノ制ヲ執リ皇族ニ非サレハ攝政ニ任セサルモノト定メタリ

第二　成年ニ達シタルコト

皇室典範第二十條ニハ「成年ニ達シタル皇太子又ハ皇太孫」ト規定シ皇太子皇太孫ニ付テハ成年ニ達シタルコトヲ必要トシテ定メタルモ其他ノ者ニ付テハ直接ニ成年ニ達シタルコトヲ必要トスルノ明文ヲ有セス然レトモ第二十四條ニ於テ「最近親ノ皇族未タ成年ニ達セサルカ又ハ其他ノ理由ニ依リ他ノ皇族攝政ニ任シタルトキハ云々」ト規定シタルヲ以テ凡テ攝政ニ任スルノ要

件トシテ成年ニ達シタルコトヲ必要ト爲スノ精神ナルコトヲ推定スルコトヲ得ルナリ又皇太子、皇太孫カ成年ニ達シタルコトヲ必要トスル以上ハ其他ノ者カ未成年ニシテ攝政ト爲リ得ヘキコトヲ想像スルコトヲ得サルヲ以テ皇室典範カ成年ニ達スルコトヲ以テ攝政ノ資格要件ト爲スノ精神タルコトハ疑ヲ容レサル所ナリ殊ニ君主ノ未成年ノ場合ニ於テモ攝政ヲ置クモノトセルヲ以テ攝政ヲ置クノ必要ヨリ考フルモ攝政ノ成年タルコトヲ要スルハ當然ノ事理ト云フヘキナリ然ルニ天皇ハ滿十八歲ヲ以テ成年ト爲リ得ルニ拘ハラス皇太子、皇太孫以外ノ皇族ハ滿二十歲ニ達セサルトキハ成年ト爲ラサルモノナリ是ニ於テ天皇未成年ノ場合ニ攝政ヲ置ク場合ニ其攝政タル者ハ滿十八歲ニ達シタルヲ以テ足レリトスルモノナルヤ或ハ滿二十歲ニ達セサルトキハ成年ト認ムルコトヲ得ルヤノ疑問ヲ生スルナリ君主ノ成年ニ達スルコトヲ以テ攝政タルノ第二ノ資格要件ヲ充スモノナリト主張スル者ハ曰ク君主ト爲リテ親ラ政務ヲ執ルニハ滿十八歲ニ達スルヲ以テ足レリトスルカ故ニ他ノ者カ君主ニ代リテ政務ヲ執ル場