

10-587

44-354



帝國憲法

明治  
38 10 21  
内交

## 序

日本大學の當局者が法學の普及に熱心なるや遂に未熟予が如き者の此の如き粗末なる講義の草稿をも羅し去て刊行せんとを企つるに至る若し世間本書に依て多少の利益を得る者あらば或は鉛筆を以て或はペンを以て西洋紙に日本紙に極めて亂雑不揃に書き捨てたる草稿を整理——淨書——校正してこれ迄に爲したる日本大學の諸君の勞に宜しく感謝すべきなり(鼈頭の見出し及巻首の目次は全く日本大學の諸君の手に成る)講述者

たる予は講義に於て固より全力を盡して誠實に帝國憲法の趣意を説明せんことを期したりと雖も纏めて見れば繁簡甚だ一ならず尙ほ附け加へて説明したしと覺ゆる點も多々之れある位のもを強めて勧誘せられたりとは云へ印刷發行するを承諾したるの罪を江湖に負ふべき者なり予は決して自ら世間の感謝を俸せし唯本書に依て日本大學の當局者の法學普及の目的が少しにても達せらるゝを得んことを萬一の望と爲すのみ

明治三十八年十月

上杉慎吉誌

## 帝國憲法目次

本著ノ目的——一般又ハ普通憲法學及特別憲法學——一般又ハ普通憲法學ノ觀念ヲ排斥スルハ非ナリ——法ノ觀念——理想法理性法學派又ハ自然法學派ノ觀念——歴史法學派又ハ分析法學派ノ觀念——實在ノ人定法——一般憲法學ノ研究ト其學問上ノ價值——講究ノ第一點、日本帝國憲法講究ノ方法——日本帝國憲法ニハ獨占ノ法理アルコトヲ闡却スヘカラス——私法ノ研究ト公法研究ノ對比——日本帝國憲法ノ特色——講究ノ第二點、法學ノ關スヘキ正當ノ範圍——憲法學ト國家學トノ區別——憲法學ト政治學トノ區別——政治上ノ主義ト憲法ノ解釋——國家ニ關スル學ノ大別——記述的國家學——理論的國家學——應用的國家學——憲法學ノ所屬及領域——憲法學ノ編別及部門——日本帝國憲法ノ編別及研究ノ順序

## 緒論 基礎觀念

### 第一章 國家

#### 第一節 國家ノ觀念

目次

國家ハ人類ノ共同團體ナリ——共同團體ノ意義——個人ノ存在ト團體ノ組織——共同團體トハ共同ノ目的ニ依リテ結合セラレタル多數人類ノ一體ナリ——共同團體ノ個體トシテノ存在ハ目的ノ獨立ナルコトヲ以テ顯著ナル徵表トス——國家ハ共同團體ノ一種ニシテ獨立一個ノ存在ヲ有スル目的ノ主體ナリ——人類ノ活動ト國家ノ個體的存在——舊時ニ行ハレタル國家ノ觀念——社會契約ノ思想——社會契約ノ思想ハ人類各個ノ存在ヲ認メテ國家ナル共同團體ノ存在ヲ否認ス——國家有機體ノ思想——自然的有機體說ノ根據——自然的有機體說ノ批難——自然的有機體說ノ學問上ノ價值——精神的有機體說——精神的有機體說モ亦採ルヘカラサル乎——國家ノ統一的一體タルコトヲ否認スル思想——一、國家ハ單一ノ事實ナリト爲ス說——二、統治ノ狀態ヲ國家ナリト爲ス說——三、人民其者ヲ國家ナリト爲ス說——四、國家トハ統治ノ目的物ナリト爲ス說——五、君主(統治者)ヲ以テ國家ト爲ス說——國家ノ正確ナル觀念——自存目的ノ主體ト結合ノ組織——國家ノ固有強制力ノ權力——統治權力ノ基本及性質——國家ハ統治權力ヲ具有スル共同團體ナリ——國家ノ統治權力ハ原始的ナル——原始的統治權力トハ何ゾ——國家ハ統治權力ヲ固有スル共同團體ナリ——土地ハ國家存立ノ要素ナル乎——領土團體ノ意義——國家ハ一定ノ土地ニ固着シ統治權力ヲ固有スル共同團體ナリ——國家ハ一人ノ人格タリ——人格ノ觀念——共同團體ノ思想ト人格ノ觀念——統治權力ノ作用ト國家ノ目的——國家ハ一定ノ土地ニ固着シ統治權力ヲ固有スル共同團體ニシテ法律上人格ヲ有スルモノナリ

## 第二節 統治權

統治權ノ第一本質——統治權ハ命令強制ノ權力ニシテ絕對無條件ナリ——統治權ト各種團體ノ權力トノ異別——各種團體ハ團體員ノ意思ニ繫ル——統治權ノ本體タル絕對無條件ノ強制力トハ何ゾ——統治權ノ第二本質——國家ノ統治權ハ固有ノモノナリ——統治權ノ第三本質——國家ノ統治權ハ最高獨立ノモノナリ——主權トハ何ゾ——主權ノ觀念——主權テリ觀念ノ基因及沿革——佛國ニ於テだんノ宣明——だんノ宣明ニ於ケル主權ノ歸屬——國家人格說ト主權觀念ノ推移——主權トハ統治權ノ消極的性質ヲ言明シタル語ナリ——統治權ノ第四本質——統治權ハ形式上無制限(圓滿)又ハ法律上萬能ナリ——國家ノ目的ノ範圍ト統治權無制限ノ意義——國家方自己ノ意思ヲ制限スルハ統治權無制限ノ性質ト反スルモノニアラス——統治權ノ第五本質——統治權ハ唯一ニシテ不可分ナリ——最高ト唯一、人格ト不可分ノ因果關係——佛國もんですきゆーノ權力分立說——權力分立說ノ政治上ニ於ケル功効——權力分立說ノ誤謬——權力分立說ト國家聯合組織

## 第三節 國家ノ機關及統治權ノ總攬者

國家ノ人格ト自然意思トノ關係——國家ノ機關ハ國家ノ意思ヲ發生表示スルモノナリ——機關タル自然人ノ意思及行為カ國家ノ意思及行為ト成ル法理的組織——國家機關タル人類ト個人タル人類トノ區別——機關ニハ人格ナシ——國家機關タル個人ト國家トノ關係ハ代理關係ニアラス——國家機關ハ職權又ハ職務ヲ有スルトモ權利又ハ義務ヲ享有セス——機關ニ人格ヲ認メサル法理ハ國家統一(統治權不可分ノ性質)ノ必要ニ基ク——個人ノ生死、機關ノ變更ト國家トノ關係——何

人方國家ノ機關タルハ國家ノ組織法ニ由リテ定マル——機關ノ意思カ國家ノ意思トセラルル範圍及形式モ亦國家ノ組織法ニ由リテ定マル——直接機關(根本機關又ハ必要機關)ノ特質——間接機關ノ特質——間接機關ハ直接機關ノ如ク國家人格ノ觀念上必要ナラス——國家ノ意思ヲ造詣スル個人タル機關、合議體タル機關及獨立共同團體タル機關——第二次機關トハ何ソ——獨立機關及非獨立機關——全部機關及一部機關——常存機關及臨時機關——最高機關トハ何ソ——最高機關ハ國家活動ノ源泉ニシテ一切ノ意思ヲ統一ス——最高機關ハ國家ノ政體ヲ變更スル力ヲ有ス——統治權ノ總攬者トハ何ソ——統治權ノ總攬者トハ國家最高ノ機關ナリ

#### 第四節 君主國體

統治權總攬者ノ組織ト國體ノ區別——君主國體トハ何ソ——國體ノ區別ハ統治權ノ主體(國家ノ性質)ノ區別ニ非ス——統治權總攬者ノ組織ノ態樣——國體ノ三別——君主國體貴族國體及民主國體ノ三別ハ學理上正確ナラス——共和國體ナル名稱ノ批評——ありすとてれすノ國體ノ分類——混合國體ノ語ノ由來——君主國體ノ真義——君主トハ何ソ——君主國體ニ於ケル君主ノ地位——君主國體ト立憲政體——君主ト國會——君主ハ統治權ノ總攬者ニシテ國家最高ノ機關タルヲ以テ獨リ政體變更ノ權アルヲ認ム

#### 第五節 立憲政體

政體ノ意義——國體ト政體トノ區別——國體ノ問題即統治權ノ總攬者タル機關ノ

存在ハ國家觀念ノ要素タリ——政體ノ問題即統治權行使ノ方法形式ハ國家存立ノ要件ニアラス——國家組織ノ基本ニシテ統治權ノ源泉タル機關ト國家行動ノ結果タル機關トハ明白ニ區別セサルヘカラス——國體ト政體ニ關スル誤說——政體ノ變更ハ國家ノ存立ニ影響セス——統治權行使ノ方法及形式(政體)ヲ定ムルハ統治權總攬者ノ隨意ニ任ス——政體ト國體トノ關係——專制政體トハ何ソ——立憲政體ノ起源及其沿革——民主主義及法治主義——英國政治ノ體形ハ佛國ニ移リテ遂ニ歐洲諸國ニ傳播セリ——英國ノ政體ノ特色——もんですきゆノ權力分立說ハ人民ノ自由ヲ確保スルカ爲メ君權ノ行使ヲ制限セントスルニ在リ——北米合衆國ノ憲法及一七九一年ノ佛國憲法——立憲政體ノ三神髓

## 第二章 憲法

### 第一節 法ト國家

國家存在ノ理由如何——社會契約說ト歷史法學派——國家ノ存在ハ人類ノ共同生活ニ基因ス——秩序ト規律ハ強制ノ觀念ヲ要件トス——人類ノ本能性ハ國家組織ヲ要求ス——法ノ觀念——法ト國家トハ相互ニ要件ヲ成ス——法ノ存在ト國家存在ト前後ヲ論スルハ非ナリ——權力及服從ノ觀念——法ノ本質——國家ニ對シテハ法アルヲ得ストスルノ說ハ非ナリ——國家權力ノ行動ハ規律秩序ノ觀念ト相容レサルモノニ非ス——公法ト私法トノ區別——公法ハ國家權力ノ行動ヲ規律ス——關係說ハ公法ト私法ヲ區別スル正確ノ觀念ヲ缺如ス——公法ト私法トノ關係

第二節 憲法……………八四

廣義ニ於ケル國法——狹義ニ於ケル國法——憲法ノ所屬——實質的憲法ノ範圍——  
—憲法テウ語ノ用例ハ深ク根底スル思想ニ基因ス——憲法ノ範圍タル二大要部——  
—憲法ト行政法トノ分界——形式的意義ニ於ケル憲法——憲法ノ淵源——成文法  
——不文法——慣習法トハ何ゾ——慣習法ニ關スル諸說——事實ハ人類ノ行動ヲ  
規拒ス——事物ノ本質ヲ知ルハ法ノ規律ヲ知ル以所ナリ——進化ノ法則ハ法ノ基  
礎ヲ成ス——社會心意トハ何ゾ——社會心意ハ人類行動ノ有力ナル規律タリ——  
社會心意ト法律的確信——社會心意ノ發展ハ反テ支配力ノ確實ナルヲ證ス——  
社會心意ノ内容ハ必シモ正當ナル者ニ非ス——社會心意ト人類ノ理性——法ノ解  
釋トハ法ニ對スル人類ノ心理的作用ヲ云フ——法ノ解釋ノ第一義ハ法ノ文義ヲ探  
究スルニアリ——法ノ解釋ノ第二義ハ事物ノ本質、社會心意及人類ノ理性ヲ探究  
シテ論理的ニ法ノ規律ヲ發見スルニ在リ——慣習ハ國法解釋ノ資料ニシテ國法ノ  
一分ニ非ス

第三節 憲法法典……………一〇四

憲法法典ハ形式上特種ノ意義ヲ有ス——憲法法典ハ普通一般ノ成文法律ト其形式  
ヲ異ニス——固定憲法及可動憲法ノ區別ハ實質上ノ意義ニ於ケル憲法ノ區別ナリ  
——規定ノ内容ハ憲法法典ト然ラサルモノトヲ區別スル標準トナラス——憲法法  
典ニ特種ノ地位ヲ有セシムル理由——一、政治上ノ理由——二、歷史上ノ理由——  
憲法法典ノ系統——憲法法典ノ濫觴——佛蘭西系統ノ憲法法典——日耳曼系統ノ  
憲法法典

第一編 緒論

第一章 大日本帝國ノ國體及政體

第一節 大日本帝國ノ國體……………一一七

大日本帝國ハ純粹ナル君主國體ナリ——君主國體ニ關スル帝國憲法ノ宣明——大  
日本帝國ノ君主國體タルハ建國ノ始ヨリ定マレ——大日本帝國ハ人民主權ノ思想  
ヲ基本トシタル君主國體ト異ナル——大日本帝國ノ國體ト天皇ノ地位——機關說  
ヲ非トスル學說

第二節 大日本帝國ノ政體……………一二三

大日本帝國ノ政體トハ帝國現行ノ政體ヲ意味ス——立憲政體ノ三大綱——大日本  
帝國現行ノ政體ハ立憲政體ニ屬ス——帝國現行ノ政體ニ關スル勅語勅諭及憲法ノ  
宣言——大日本帝國ノ立憲政體ノ特色

第二章 大日本帝國憲法……………一三〇

現行憲法ノ發布ハ國體ヲ宣明スルト共ニ政體ヲ創制ス——憲法法典ハ國家ノ意思  
ノ長白ナリ——帝國憲法法典ハ天皇ノ欽定シ給フ所ナリ——憲法變更ノ權ハ天皇  
ニ專屬ス——帝國議會ノ議決ハ憲法改正ニ必要ナル手續ナル乎——帝國憲法ノ國  
法學上ノ地位——帝國憲法ノ形式の效力——帝國憲法改正ノ特別手續——第一點

——第二點——第三點——第四點——第五點——臣民ハ特定ノ國家行動ニ對シ憲法違反ヲ主張シテ服從ヲ拒ム權能アル乎——憲法ノ最高解釋權及ヒ決定權ハ天皇ニ屬ス——帝國憲法ノ淵源——一、法律及命令——二、國務ニ關スル詔勅——三、憲法施行前ニ於ケル諸種ノ名目ヲ以テ發布セラレタル成文法規——四、自主權ノ規定——皇室典範ノ實質及ヒ其國法上ノ地位——皇室典範ノ形式ノ效力——皇室典範ハ成文法律ナルヤ——皇室ノ自主權ニ基ク規定トハ何ソ——王家ノ家法トハ何ソ——王家ノ家法ハ其自主權ニ基ク規定ナリヤ——皇室典範ハ自主權ニ基ク規定ニ非スシテ特種ノ形式ニ於ケル國家ノ成文法律ナリ——國際條約ハ國法ノ淵源タルヤ

## 第二編 國家ノ組織

### 第一章 總論

國家組織ノ要素——一、統治權ノ總攬者——二、領土——三、臣民

### 第二章 天皇

#### 第一節 天皇

直接機關ハ國家ノ人格ヲ完成スル要素ナリ——間接機關——獨立機關及非獨立機關——全部機關ト一部機關——常存機關ト臨時機關——最高機關ヲ統治權ノ總攬者ト云フ——天皇ノ國法上ノ地位及性質——天皇ヲ國家ノ機關ト爲スハ國家ニ人

### 第二節 皇位繼承

皇位繼承ノ意義——皇位ノ繼承ハ家産ノ相續ニ非ラズ——皇位繼承ハ國ニ最高機關アラシムル所以ノ公法上ノ制度ナリ——皇位繼承ノ性質——皇位繼承ハ權利ノ移轉ニ非ス——皇位繼承ハ人格ノ更新ニ非ス——天皇ヲ以テ統治權ノ主體タリト

爲スハ皇位繼承ニ關シ人格ノ更新ト爲ルノ結論ヲ生ス——皇位繼承ハ機關ノ變更ニシテ人格タル國家ハ其意思ノ關係ニ於テ依然トシテ一貫ス——皇位ノ曠缺ハ國家活動ノ停止タリ——皇位繼承ハ國家最高機關ノ組織ニ關スル内部ノ問題ナリ——皇位繼承ノ資格及順位ハ帝國憲法及ヒ皇室典範ノ定ムル所ニ從フ——皇位繼承ノ資格——皇位ノ世襲——君主國體ハ必シモ皇位繼承ノ世襲タルコトヲ要件トセス——我皇位繼承ノ法ハ純粹ナル世襲タルハ建國ノ始ヨリ革ルコトナシ——我カ皇位繼承ハ絕對的男系ノ主義ニ據ル——皇位繼承ノ順序——皇位ハ一系ニシテ分裂スヘカラス——直系ノ子孫——直系皇長子——皇系繼承法——皇長孫及其子孫——皇次子及其子孫——皇庶子孫——傍系皇長子——皇兄弟及其子孫——最近親ノ皇族——皇位繼承ノ順序變更ノ手續——皇位繼承ノ開始——皇位繼承ノ效力ハ天皇崩御ノ當時ニ溯ル——即位踐祚

### 第三節 攝政

攝政ノ制度——攝政ノ制度ハ世襲君主國ノ中絶ヲ許ササル國法上ノ原則ト其事實上ノ不都合トヲ調和スル方法ナリ——攝政ヲ置クノ目的——攝政ヲ置クノ事由——第一、天皇ノ未成年——第二、大政ヲ親ラスル能ハサルコト——久シキニ亘ル故障トハ何ゾ——攝政ノ國法上ノ地位——攝政ハ統治權ノ總攬者ト爲ルニ非ス——事實上攝政ノ意思ヲ法律上天皇ノ意思ヲラシムルハ攝政ノ地位及性質ノ問題ナリ——攝政ノ地位ニ關スル諸說——攝政ハ天皇ノ名ニ於テ大權ヲ行フノ機關ナリ——天皇ト攝政トノ關係——攝政ノ統治權總攬ノ行爲ハ法理上天皇ノ行爲タルニ依リ又固ヨリ無責任ナリ——攝政ハ私法上ノ後見人又ハ委任代理人ニ非ス——攝

政ノ權限——攝政ノ權限ハ天皇ノ總攬スルコトノ全部ニ亘ルチ原則トス——攝政ノ權限ニ對スル特別ノ制限——攝政タルハ國法ニ依リ其權限モ亦國法ノ定ムル所ニ從フ——攝政ノ資格及順序——皇太子又ハ皇太孫——親王及王——皇后——皇太后——太皇太后内親王及王——攝政タル順序變更ノ手續——攝政ノ解除及其原因——攝政ノ爲シタル行爲ノ効力——攝政ノ更迭——攝政ノ一身上ノ特權

## 第三章 領土

領土ノ觀念——領土ハ事實的關係ニ於ケル國家構成ノ要素タリ——一定ノ土地ハ國家タル觀念ノ要件タリ——領土ヲ以テ國家統治ノ客體ト爲シ又ハ統治ノ範圍ト爲スハ甚シキ誤謬ニ屬ス——領土ニ關スル觀念ノ沿革——領土ノ國家組織上ノ地位(領土ノ性質)——領土ノ消極的作用——領土ノ排他性又ハ不可侵性トハ何ゾ——共同領土、聯邦制度、國際地役、戰時占領地ノ如キハ領土ノ特質ト抵觸セサル乎——國家カ領土權ヲ主張スルハ所有權ノ効果タル關係ノ如キ者ニ非ラス——領土ノ排他性ハ領土權ノ效果ニ非スシテ統治權ノ性質トシテ存スルモノナリ——領土ハ獨立ニ國權ノ目的物タル事ヲ得ル乎——領土ノ積極的作用——領土ノ積極的作用ハ領土權ノ觀念ニ非ラス——領土高權ノ存在ヲ否認ス——領土ハ臣民タル分限取得ノ原因タルノミト爲スハ非ナリ——領土ノ變更ト國家存否ノ關係——帝國憲法ハ領土ノ變更ニ關シ凡テ之ヲ事實ノ關係ニ委テ何等法律上ノ形式ヲ必要トセス——領土ノ變更ハ統治權ノ行ハルル範圍ノ伸縮ナリ——新附ノ領土ニ對スル憲法ノ效力——憲法及其他ノ法令カ新附ノ領土ニ對シ當然行ハルルト爲ス説——實際上ノ可否——本來ノ領土ト殖民地トヲ區別シテ之ヲ行フト否トハ國家カ新附



ノ領土ニ對スル意思表示ニ依リテ之ヲ決スヘシトノ說——國家特別ノ意思表示說  
ハ正論ヲ得タル觀念ナリヤ——國法劃一說ニ從ヘハ反對ノ結論ヲ生ス——國法劃  
一ノ原則ヲ推定シ規定ノ性質上反對ヲ容ルルトキ之レニ及ハストスルハ最も正常  
ナル解決ニ非サルナキヤ

## 第四章 臣民

臣民ノ意義——臣民ノ主觀的の性格トハ何ゾ——臣民ノ客觀的の性格トハ何ゾ——臣  
民ノ主觀的の性格ト其客觀的の性格トハ互ニ相一致ス——臣民ノ主觀的の性格ノミチ見  
テ他ヲ忘ルルハ極端ナル民主主義ノ遺想タリ——臣民ノ觀念ニ關スル民主主義ノ  
遺想ハ國家ノ存立ヲ否認セントスル結果ニ陥ル——臣民ノ客觀的の性格ノミチ見テ  
他ヲ忘ルルハ極端ナル專制主義ノ遺想タリ——臣民ト外國人トヲ區別スル標準——  
——學說ノ大要——臣民ト外國人トノ區別ハ其國權ニ服從スル義務ノ根據ヲ異ニス  
ルニ在リトハ前正論ニ近シト雖モ何故ニ義務ノ根據ヲ異ニスルヤハ即問題ニ屬ス  
——臣民ト外國人トノ正當ナル區別ハ二ノ性格ノ一人ニ一致シテ存在スルト否ト  
ニ在リ——臣民ノ國權ニ服從スルハ絕對ニシテ無制限ナルヲ以テ性格ト爲ス——  
臣民ノ公法上ノ人格——公法上ノ人格トハ臣民カ國家組成ノ分子トシテ國法上國  
家ニ對シ獨立ノ主觀的存在ヲ意味ス——何チカ人格ト云フヤ——人格トハ法律上  
獨立ノ目的ノ主體タルコトヲ意味ス——人格ノ公法關係ニ於テ存在スル點ヨリ見  
テ之ヲ公法上ノ人格ト爲ス——臣民ノ公法上ノ權利——權利ノ觀念——權利ハ法  
ニ依リテ定マル各人享樂ノ範圍ナリ——人類生存ノ利益ト法ノ實質——法ハ人類  
ノ意思ト行爲ノ限界ヲ定ムトハ法ノ作用ヨリ見タル觀念ナリ——權利ノ觀念ハ利

益ニ存ス——權利ハ人格ニ屬スル利益ナリ——權利ハ法ニ依リテ人格ニ屬スル利  
益ナリ——權利ヲ自由ナリト云フハ漠然ニ失ス——權利意思說——いえりんぐノ  
說——意思說ハ權利ノ本質ヲ說明スルモノニ非ラス——利益說ニ對スル批難——  
折衷說——公法上ノ權利トハ公法ニ依リテ公法上ノ人格ニ歸屬セシメラレタル利  
益ナリ——公權ニ關スル三種ノ見解——公權ト私權トノ區別——公權ノ特色——  
帝國憲法ハ臣民ノ公法上ノ權利ヲ保障ス——臣民ノ公權ヲ認メタル思想及立法ノ  
沿革——公權ノ種別——一、國家ノ統治權ニ參與スルノ權(參政權)——帝國憲法  
ハ臣民參政權ノ平等ヲ宣言ス——二、國家ノ行爲ヲ要求スルノ權(訴權)——三、自  
由權(國民權)ハ基本權——臣民ノ自由權ヲ否認スルノ說——自由權否認論者ハ  
國家カ附與スルニヨリテ法律上存在スル自由即チ自由權アルコトヲ知ラサルモノ  
ナリ——自由權ニハ權利トシテ確定ノ目的物ナシトスルハ非ナリ——帝國憲法ノ  
認メタル臣民ノ公法上ノ權利——一、兵役ノ義務ニ關スル權利——二、納稅ニ關ス  
ル權利——三、居住及移轉ノ自由權——制限ノ目的カ直接ニ居住及移轉ニ關スル  
事ヲ要ス——自由權ニ關スル憲法ノ規定ハ一般ニ嚴格ノ解釋ヲ主トシ比附援引ヲ  
許サス——四、身體ノ自由權——五、裁判ニ關スル自由權——六、住居ノ自由權  
——七、信書ノ秘密ヲ侵サレサルノ自由權——八、所有權ヲ侵サレサルノ自由權  
——本條ハ所有權ノ内容ヲ定ムル規定ニ非ラス——本條ノ眞意ハ廣ク財產ノ不可  
侵ヲ保障スルモノナリ——本條ノ規定ト公用徵收——九、信教ノ自由權——信教  
自由ノ意義——信教ノ自由ハ國家ノ目的ト臣民ノ義務トニ基ケル制限ヲ有ス——  
十、思想發表ノ自由權——十一、集會及結社ノ自由權——十二、請願ヲ爲スノ權  
——非常大權ノ施行——臣民ノ義務ニ關スル根本ノ觀念——兵役及納稅ノ義務ハ  
憲法アリテ始メテ生スルニ非ス——兵役ノ義務ハ帝國臣民ニ限ル榮譽アル平等ノ

負擔タリ——租税ノ概念——帝國臣民タルノ要件——帝國臣民タル身分(國籍)取得ノ原因——一、出生——血統主義及出生地主義——二、婚姻——三、入夫——四、認知——五、養子縁組——六、歸化——歸化ノ條件——歸化ノ性質——歸化ノ效力——國籍ノ回復——國籍ノ喪失

### 第三編 國家ノ行動

#### 第一章 緒論

國家行動ノ方法形式ハ憲法ニ依リテ定マリ國家行動論ハ即チ立憲政體論ナリ——專制政體ハ唯リ統治アリテ統治權ノ行動ニ一定ノ規則ナキコトヲ性質トス——立憲政體タルト專制政體タルトニ依リ統治ノ性質ニ差異ナキコトヲ注意スヘシ——國家ハ其ノ目的ヲ達スル(統治スル)カ爲メニハ如何ナル種類ノ行動ヲモ爲ス事ヲ得——國家ノ社會的作用——國法ハ統治權ノ主體トシテノ國家ノ行動ヲ定ム——立憲政體ハ法治主義民主主義三權分立主義ノ合一シタル者ナリ——三主義ノ關係——帝國憲法モ亦三權分立ノ主旨ニ酌テ統治ノ方法形式ヲ定メタリ——三權分立論ノ價值——三權分立論ハ立憲政體根本ノ思想ナリ——三權分立論ノ要點——國家行動ニ付キ其ノ實質的分類ト形式的分類トヲ嚴格ニ一致セシメントスルハ不能ニ屬セサルヤ——國家行動ノ實質的分類ト形式的分類トノ相一致セサル證據——立法、司法、行政ノ三種ノ國家作用ハ性質上如何ナル區別アリヤ——立法作用ノ性質——立法ハ法ヲ定ムル國家ノ作用ナリ——司法作用ノ性質——司法ハ法ヲ適用スル國家ノ作用ナリ——司法ト行政トヲ區別スル要點——司法ハ法ニ依リ

テ羈束セラレタル作用ナリ——司法ハ又消極的ナル作用ナリ——行政作用ノ性質——行政作用ハ間歇ナク普遍的ニシテ自由ナル作用ナリ——極端ニ三權分立ヲ採用シタル北米合衆國ト雖モ實質的分類ト形式的分類ノ一致ヲ缺ク——同シク立憲政體ト云フト雖モ其ノ主旨三權分立ニ在ルヲ云フノミ制度皆少同一ナルニ非ラス——同シク立憲政體タル所以ヲ以テ帝國憲法特殊ノ規則ヲ忘却セザランコトヲ要ス——立憲政體ノ三權分立ニ則ルトハ國權カ各獨立ノ主體ニ分屬スルト云フニ非ラスシテ唯一不可分ナル統治權ヲ行使スルニ三ノ獨立ナル機關ヲ用ユルノ意タリ——國家ノ機關論ト作用論トハ分ツヘカラス——帝國憲法ニ於テ國家作用ノ形式的分類ハ著シク其ノ實質的分類ニ遠サカレリ——憲法上實質的意義ニ於テ、立法作用ハ凡テ帝國議會ノ協賛ヲ經ルモノニ非ス——形式の立法ハ實質的立法ヲ盡サスシテ實質的立法ノ一部ハ形式的行政ニ屬セリ——帝國議會ハ他方ニハ立法以外ノ作用ヲモ爲ス——帝國議會ハ實質上行政タル作用ヲ爲スコトアリヤ——帝國議會ハ實質上司法タル作用ヲ爲スコトアリヤ——形式的司法モ亦々實質的司法作用ノ全部ヲ盡サス而シテ實質的司法以外ノ作用ヲモ有ス——行政訴訟ノ特質ト形式的司法——非訟事件ト形式的司法——憲法上ノ大權——憲法上ノ大權ハ國家作用ノ形式的分類ノ一タリ——形式的意義ニ於ケル行政——國家作用ノ形式的分類ト其説明ノ順序

### 第二章 憲法上ノ大權

#### 第一節 憲法上ノ大權

憲法上ノ大權ノ意義——憲法上ノ大權トハ統治作用ノ一部カ天皇ノ親裁ニ出ツルコトヲ其形式ト定メタルモノナリ——親裁ヲ要件ト定メラレタル政務ノ範圍ハ憲法アリテ始メテ定マル——大權ナル語ヲ廣ク解スルハ非ナリ——大權ナル語ヲ議會者クハ裁判所ニ對シテ之ヲ天皇ノ特權又ハ權限ノ意義ニ解スルハ最モ非ナリ——憲法ニ定メラレサル政務ノ範圍ハ大權ニ非ラス——君主ノ調和權又ハ節制權ヲ認ムルノ說——我憲法上ノ大權ノ制度ハ所謂調和權ニ非ラズト雖モ憲法制定者ノ主旨或ハ此ニアランカ——憲法上ノ大權ノ特立ハ我立憲政體ノ特色ナリ——憲法上ノ大權行使ノ方法——親裁トハ他ノ機關ノ干與ヲ排スルヲ云フ——憲法上ノ大權ハ法律ニ委任シテ定ムルコトヲ得ル乎——天皇カ事實上他人ノ參與ヲ俟テ事ヲ決スルコトアルモ親裁タルコトヲ害フモノニアラス——補弼及諮詢ハ天皇ノ親裁タルコトニ害ナシ——大權行使ノ形式ニハ種種アリ——大權事項——法律ノ裁可、公布及執行——議會ノ開會、閉會、停會及衆議院ノ解散——緊急勅令——大權命令——官制ノ制定及文武官ノ任免——官制制定ノ大權ニ對スル例外——法律ヲ以テ官制ヲ定ムルコトヲ得ル乎——大權ヲ以テ定メタル官制ヲ法律ヲ以テ變更スルコトヲ得ル乎——陸海軍ノ統帥及編制——外交大權——戒嚴ノ宣告——榮典ノ授與——恩赦ノ大權——非常大權——非常大權ノ意義及效力——貴族院ノ組織——議會會期ノ延長——財政上ノ緊急處分——憲法ノ改正

## 第二節 國務大臣……………三三四

補弼ノ意義——補弼ハ天皇ト共同シテ大政ヲ行フノ意ニアラス——補弼ハ天皇ノ意思ノ決定ノ要件ニアラス——天皇ヲ輔佐スルノ官吏ハ立憲政體ニ特有ノモノニ

アラス——國務大臣ヲ立憲政體ニ特有ノモノトスルハ責任ヲ有スルコトヲ以テ本分トスルコトニアリ——國務大臣ノ地位——國務大臣責任ノ制度ハ立憲政體ノ一綱要ニ屬ス——國務大臣責任論——國務大臣責任ノ基本——國務大臣ノ責任ハ天皇ノ行爲ニ關ス——國務大臣ノ責任ハ官吏法ノ責任ニ非ス——法律ハ自己ニ原因ナキ事實ニ付キ其ノ定メタル結果ヲ負擔セシムコトヲ定ムニ妨ケナシ——國務大臣ハ何故ニ天皇ノ行爲ニ付キ其責任ニ任スルヤ——責任ノ基本ヲ國務大臣自己ニ出ツル行爲ニ歸スルハ非ナリ——天皇ノ爲ス所ハ國務大臣自己ノ責任ノ原因ナリ——國務大臣ハ現ニ補弼スルト否トニ拘ラス其責任ニ任ス——補弼ト責任トノ關係——補弼ト責任トノ相關スルモノニアラス——副書ノ意義——副書ノ主旨——副書ト責任トノ關係——副書ト補弼トノ關係——副書ト補弼ト責任トノ相互關係——國務大臣ハ副書ヲ拒ムコトヲ得ル乎——積極說——消極說——要ハ憲法ノ規定ニ依リテ定マル——國務大臣問責ノ方法——英國ニ於ケル彈劾ノ制度——帝國憲法ハ國務大臣ノ責任ノ存在ヲ認メテ問責ノ方法及機關ヲ定メス——憲法ニ問責ノ機關ヲ定メサルカ故ニ天皇唯リ之ヲ爲スコトヲ得ト解スヘキカ——天皇ノ私人トシテノ行爲ハ國務大臣ノ責任ニ任スル範圍ニアラス——國務大臣ハ各自ニ責任ニ任ス——責任ト内閣——國務大臣ハ必シモ行政各部ノ長官ニアラス

## 第三節 樞密顧問……………三四一

樞密顧問ノ意義——諮詢事項——樞密顧問ノ組織——樞密顧問ノ憲法上ノ地位ト政府ノ意義——政府ノ文字ハ我憲法上其用例ヲ一定セス

# 第三章 立法

實質的意義ニ於ケル立法ノ形式——憲法上ノ立法トハ何ゾ——憲法ノ所謂立法權トハ形式的意義ニ於テスルモノナリ——憲法第九條ト同第五條トノ關係——憲法第三十七條ハ學者ノ所謂無意義ナル規定ナリヤ——議會ノ協賛アレハ凡テ形式的法律タリト爲ス勿レ——形式的法律ハ其内容ニ於テ實質的法律ナリ——議會ヲ立法者ト爲ス國ノ立法ノ意義——我憲法ニ於テ——議會ハ天皇ノ立法手續ニ參與スルノミ——形式的法律(法律)トハ何ゾ——法律ト命令トノ分界——法律ト命令トノ區別ノ要點ハ一ニ議會ノ協賛ヲ經ルト否トニ在リ——法律モ命令モ共ニ天皇ノ制定スル所ナリ——法律ノ廢止變更ノ手續——法律ノ形式的效力——命令ヲ以テ法律ヲ廢止變更スルコトヲ得ス——憲法上ノ立法事項——一度法律ヲ以テ定メタル事項ハ命令ヲ以テ之ヲ定ムルコトヲ得ス——立法事項ヲ法律ヲ以テ命令ニ委任スルハ違憲ニ非サル乎——歐羅巴諸國ニ於テ積極(命令委任法)ニ解サルルハ本ト實際上ノ理由ニ基ク——我憲法上積極ヲ採ラサルハ蓋シ廣汎ナル命令ノ餘地アルカ爲メタリ——立法事項ノ範圍及其制限——法律ヲ以テ憲法ヲ廢止變更スルコトヲ得ス——法律ヲ以テ皇室典範ヲ廢止變更スルコトヲ得ス——憲法上ノ大權事項ハ法律ヲ以テ之ヲ定ムルコトヲ得ス——國法ヲ制定スル第一ノ形式——法律制定ノ手續——法律案提出ノ意義——法律案提出ノ權能——法律案ノ提出ニ方法及制限アル乎——同一法律案ハ同時ニ兩院ニ提出スルコトヲ得ル乎——法律案再議ノ限制——一議員ノ法律案ヲ再提出ハ所謂法律案ノ再議ニ非ス——兩議院ヲ通過シタル未裁可ノ法律案ヲ再提出スルコトヲ得ル乎——法律案ハ天皇ノ裁可アル迄消

滅セス——法律案ノ議決——議案修正ノ意義——議決ノ一致トハ何ゾ——議決取消ノ禁制——政府ノ議案撤回——議決ノ法律上ノ性質——議決ハ法律ノ實體ヲ定ムルモノニシテ立法ニ協賛スルノミ法律ヲ制定(立法)スルモノニ非ス——法律案ノ裁可——拒否ノ制度——拒否ノ制度ハ君主國體ニ在セス——裁可ノ意義及性質——裁可ノ形式及效力——法律ノ公布——公布ノ性質——裁可ト公布トノ區別及關係——裁可ヲ以テ法律完成スト爲スハ非ナリ——公布ハ立法手續ヲ完了シ外部ニ對シテ檢束履行ノ效力ヲ生セシムル形式ナリ——法律ハ裁可ニ依リテ成立セス公布ニヨリテ成立ス——緊急命令——緊急命令ノ必要ノ理由——緊急命令ノ内容——緊急命令ノ形式的效力——緊急命令發布ノ條件——議會閉會中ナレハ足り臨時議會ヲ召集スル能ハサルコトヲ要セス——緊急命令ハ積極的ニ公共ノ福利ヲ増進スルカ爲メニ發スルコトヲ得ス——緊急命令ヲ發スルニ付特種ノ形式ナシ——緊急命令ト他ノ命令トヲ區別スル標準ハ唯リ其内容ニ依ル——緊急命令ニ對スル議會ノ承諾——議會ノ承諾ノ性質——議會ノ承諾ハ追認ニ非ス責任ノ解除ニ非ス又事前ノ協賛ニ非サルナリ——緊急命令ハ當初ヨリ適法且有效ナル國家ノ命令ナリ——議會ニ提出スルハ立憲政體ノ主旨ニ基キ果シテ之ヲ發スルノ條件具レルヤ否ヤニ付議會ノ意見ヲ確メ之レカ濫發ナカラント期スルニアリ——承諾ヲ求メサレハ違憲ナリ——一度發シタル緊急命令ノ消滅又ハ更ニ發シタル命令ニ依リテ廢止セラレタルモノト雖モ之ヲ議會ニ提出セサルヘカラス——承諾ヲ求ムル法律上ノ效果ハ積極的ニ非ス——緊急命令ノ違憲タルト否トヲ決スルハ之レヲ發スル條件タル事實ノ認定ニ屬ス——發命ノ條件ハ發布當時ノ必要ヲ基礎トス——議會ノ諾否ニハ理由ヲ附スル必要ナシ——議會ハ緊急命令ニ對シ之レヲ修正シテ承

諸スルコトヲ得ス——承諾ハ單ニ可否ノ意見ノ發表ニ過キス——議會ノ不承諾ノ性質——議會ノ不承諾ニヨリ政府ヲ將來ニ向テ效力ヲ失フヘキコトヲ公布スルハ緊急命令ノ廢止ニシテ取消ニ非ス——緊急命令ニ依リテ廢止變更セラレタル法律ハ其命令ノ廢止ニ依リテ復活スル乎——緊急命令ヲ廢止スルニハ同シク緊急命令ヲ以テモサルヘカラサル乎——緊急命令ノ變更ハ法律ヲ以テモサルヘカラサル乎——國法ヲ制定スル第二ノ形式——命令ハ議會ノ協賛ヲ經スシテ制定セラレタル國家ノ命令ナリ——命令ハ實質的意義ニ於ケル立法タリ故ニ處分ニ非ス——詔勅ハ命令ノ一種ナリ——大權命令——大權命令ノ性質及其效力——大權命令ハ法律ヲ以テ變更スルコトヲ得ル乎——大權命令ヲ以テ法律ヲ變更スルコトヲ得ル乎——内容ニ關シテ效力ノ上ヨリ國法ヲ分別シテ三段ト爲ス——行政命令——行政命令ノ名ト法規命令——行政命令ノ效力——行政命令ト法律トハ同一ノ範圍ニ活動ス——行政命令ト法律トノ效力ノ優劣——行政命令ノ憲法上ノ範圍——第一ノ限界ハ其目的ニ依リテ定マル——法律ヲ執行スル目的——保安警察ノ目的——助長行政ノ目的——第二ノ限界ハ立法事項ニ在リ——憲法ニ於テ法律ヲ以テ定ムヘシト爲シタルモノハ行政命令規定ノ範圍ニアラス——第三ノ限界ハ一度法律ヲ以テ定メタル事項ニ在リ——行政命令ヲ發スルノ形式——命令成立ノ形式——法令公布ノ形式——法律公布ノ形式及施行時期——命令公布ノ形式——命令ノ施行——憲法發布前ノ國家ノ命令ハ憲法ノ發布ニ依リテ如何ナル效力ヲ有スルヤ——憲法發布前ニ於ケル命令ノ形式的效力——立法ト條約トノ關係——條約ノ國法上ノ性質——條約ハ國際的方面ニ效力ヲ有スレトモ國內方面ニ國法トシテ當然拘束力ヲキモノナリ——條約ノ内容ヲ履行セントスルニハ別ニ臣民ニ對シ之ヲ命スル

コトヲ必要トス——憲法上條約ノ内容カ立法事項若クハ大權事項ニ該ルトキ之レヲ命スルニハ各其ノ形式ニ據ラサルヘカラス——立法事項ニ關スル條約ヲ締結スルコト能ハサルモノナル乎——條約ト國法トハ相關セス——條約ノ履行ト議會ノ協賛ノ成否ニ關スル實際上ノ困難——實際上ノ困難ヲ以テ理論ヲ枉グルハ非ナリ——學說ノ二三、條約ノ締結ハ同時ニ國內ニ命令スルナリトノ說——議會ノ同意ヲ以テ性質上條約ノ成立條件トスルモノナリトノ說——議會ハ條約履行ノ爲メニ必要ナル法律ノ協賛ヲ拒ムコトヲ得ストスルノ說——結論——立法政策ノ講究問題トシテハ如何

## 第二節 帝國議會……………四三三

議會ヲ設クルハ立憲政體ノ要義ニシテ統治ノ作用ニ民主的要素ヲ加味スルニ在リ——議會ヲ組織スルノ主旨ハ依テ國民力選舉ヲ方法トシテ國政ニ參與スルナリ——議會ノ國法上ノ地位及性質——議會ハ法律上臣民ヲ代表スル者ナリト論スルハ非ナリ——選舉ハ法律上ノ授權行爲ニ非ス——立法ニ參與スルモノハ議會ニシテ臣民全體ニ非ス——議會ヲ設クルノ主旨ト其ノ法律上ノ關係トヲ混同セザランコトヲ要ス——議會ハ選舉區ヲ代表スルモノニ非ス——議員ハ選舉人ヲ代表スルモノニ非ス——帝國議會ハ間接機關ニシテ直接機關ニ非ス——帝國議會ハ國家ノ立法作用ノ機關ニシテ又行政ヲ監視スルノ職分ヲ有ス——帝國議會ハ天皇ノ立法スル手續ニ參與ス——帝國議會ハ非獨立機關ナリ——帝國議會ノ定義——帝國議會ノ權限——權限ノ範圍ハ一ニ憲法ニ依リテ定マル——第一、立法作用ニ參與スル權限——立法ニ參與スル形式——協賛ノ特質——承諾ノ特質——協賛ト承諾ト

ノ差異——上奏、建議、請願——上奏ノ内容及方式——建議ノ内容及方式——請願ノ受理——議會ノ國務大臣ニ對スル質問——第二、行政作用ヲ監視スルノ權限——行政作用ノ監視ハ極メテ限局セラル——行政監視ノ形式——豫算ニ對スル權限及豫算外支出ノ事後承諾及其他ノ事項——帝國議會附隨ノ權限——議院内部ノ整理ニ必要ナル規則ヲ制定スルコト——議院内部ノ警察ヲ行フコト——懲罰ヲ課スルコト——議院内部ノ組織ヲ定ムルコト——議員ノ資格ヲ審査スルコト——議員ノ逮捕ニ付承諾ヲ與フルコト——請假及辭職ヲ許可スルコト——帝國議會ノ組織——二院制度ノ組織——一院制度ト二院制度トノ利害ヲ論ス——二院制度ハ事ヲ慎重ニス——二院制度ハ議會ト政府トノ衝突ヲ緩和ス——二院制度ハ多數專制ノ弊ヲ匡正ス——二院ノ議決ノ一致ハ帝國議會ノ議決タリ——二院ノ議決ノ權限ハ對等タリ——兩議院協議會——貴族院ノ組織——資格——衆議院ノ組織——選舉人——有權者ノ資格——選舉權ヲ有セサル者——制限選舉ト普通選舉——選舉名簿ニ關スル異議ノ申立——被選舉資格——被選舉權ヲ有セサル者——選舉區——小選舉區ト大選舉區——選舉ノ方法——間接選舉ト直接選舉——投票——單記投票ト連記投票トノ利弊——制限連記法——集積投票法——順位投票法——單記投票ノ方法ハ比例代表少數代表ノ目的ニ出テタルモノナル乎——比例代表少數代表ハ實際ニ於テ行ハルルモノニ非ス——無記名投票ト記名投票トノ利弊——投票ハ一人一票ニ限リ代理投票ヲ許サス——投票區及選舉會——當選人——當選人ハ當選諾否ノ自由ヲ有ス——當選證書——選舉訴訟——當選訴訟——選舉ヲ行フ定時——議員ノ白ラ集會シテ會議スルモ議會ト認メス——議員ノ召集——定時議會——臨時議會——召集ノ方式——兩議院ノ成立——議會ノ開會——議事ノ定足數——議事ノ整理——議事日程——法律案ノ議決方法——政府提出ノ議案ニ對スル

議決ノ方式——委員會——議案修正ノ動議——國務大臣及政府委員ノ發言權——會議ノ公開——議會ノ停會——停會日程ノ制限——停會ハ全會期ヲ盡スコトヲ得ル乎——停會ト閉會ト異ナル點——議會ノ休會——休會ト停會トノ異ナル點——議會ノ閉會——會期不繼續ノ原則——議會ノ會期——會期ハ天皇ノ閉會ヲ命スルノ標準ニシテ之レカ經過ニ依リテ當然閉會スルモノニ非ス——閉會ノ時期——會期ノ延長——臨時議會ノ會期——衆議院ノ解散——解散ノ主旨——天皇ハ便宜ノ爲メニ解散ヲ命スルコトヲ得ル乎——解散後ノ選舉及召集——衆議院解散ノ場合ニ於ケル貴族院ノ停會——此停會ハ通常ノ停會ト異ナル——議員タル地位喪失ノ原因——議員ノ權利——發言表決ノ自由——發言表決ノ自由ハ單純ナル事實ノ陳述ニモ及フヤ——發言表決ノ自由ハ委員會ニ於ケル意見ノ陳述ニモ及フヤ——議院ノ許可ヲ得サル發言ニ付テ其ノ責ヲ負フヤ——議院内ニ於テハ無責任シキ乎——身體ノ自由——議院ノ許否——身體自由ノ範圍ハ犯罪ノ種類及時期ニ制限セラル——歳費ノ受領——議員ノ義務——義務違背ノ制裁及代理ノ禁制

## 第四章 司法

### 第一節 司法

司法ノ作用——法ノ適用トハ何ソ——司法ノ性質——司法作用ヲ特設ノ機關ヲシテ行ハンムル理由——立憲政體ノ主旨ハ民事、刑事ニ關スル司法ノ司法作用ニ屬セシメタリ——司法裁判所ノ行フヘカカラサル消極ノ限界——行政官廳ノ違法處分ニ依リ權利ヲ侵害セラレタリトスルノ訴訟ニ付憲法ハ特別ノ理由ニ依リ行政裁

判所ノ裁決ニ屬セシム——司法作用ニシテ民事刑事ニ關セサル事項ニシテ實質上行政裁判所ニ屬セシメサル事項ニ關スルモノハ之レヲ司法裁判所ノ權限ニ附スハ必シモ憲法ノ禁スル所ニ非ス——司法裁判所ノ行フ訴訟事件ハ實質ニ於テ司法作用ニ非ス

### 第二節 裁判所

裁判所ノ國法上ノ地位——裁判所ハ天皇カ司法權ノ行使ニ當ル統治機關(形式)ナリ——裁判所ヲ司法ノ機關ト爲スノ主旨ハ之ヲ以テ他ノ干渉ヨリ獨立ナラシムル所以ナリ——司法權ヲ行フハニ法律ニ依ル——裁判所ハ國法(法律、命令及慣習法)ヲ適用ス——裁判所ハ違法ノ命令、法律ニ違背スル内容ノ命令ニ服従スルモノニ非ス——實質ノ如何ヲ問ハス所定ノ形式ヲ具備セサルモノハ國家ノ命令ニ非ス——臣民ニ臨ムノ實際ニ於テ國法ノ形式如何ハ其違由ノ效力ニ何等ノ差等ナシ——裁判所ハ法律ノ内容力違憲ナリト爲ストキハ之ヲ適用セサルコトヲ得ル乎——裁判所カ法律ノ内容違憲ナリトシテ之カ適用ヲ拒ムコトヲ得ス——裁判所ハ所定ノ形式ヲ缺如スル法律若クハ命令ノ適用ヲ拒否スルコトヲ得ヘシ——裁判所ハ議會ノ協賛ヲ缺キタル法律ヲ適用セサル乎——議會ノ議定ナケレハ裁可アルコトナシ法律トシテ裁可公布セラレタルモノハ裁判所之ヲ適用セサル可ラス——法律ノ偽似タルト否トハ天皇ノ決スル所ナリ——裁可ハ議會ノ議定ヲ經タルコトヲ立證ス之ヲ公布スルハ其違由ヲ命スルナリ公布アレハ足り裁判所及臣民ハ之レカ違由ヲ拒否スルコトヲ得ス——實際ニ於テ議會ノ協賛ナキ法律アリヤ——不完全ナル協賛ハ協賛ナキナリ協賛ナキ法律ヲ認メス——裁可ハ協賛ノ正當ナルコトヲ

立證ス——裁判所ハ法令ノ形式ヲ審査スルコトヲ得ヘシト雖モ法律ノ内容カ違憲ナリトシテ其ノ適用ヲ拒ムコトヲ得ス——裁判所ハ特ニ内容ニ於テ法律ニ違反スル命令ノ適用ヲ拒ムコトヲ得——裁判所ノ機關ハ法律ニ依リテ定マル——特別裁判所ノ構成——裁判官ノ獨立——裁判所ノ審理判決

## 第五章 行政

### 第一節 行政

五〇六

帝國憲法ハ國家統治ノ作用ノ形式ヲ三別ス——國家統治ノ作用ハ其三大別ノ形式ニ依リテノミ定マルモノニ非ス——行政ノ意義ハ消極的ニ定マル——實質上ノ行政作用ノ性質——行政作用ハ間斷ナシ——行政作用ハ普遍的ナリ——行政作用ハ自由ナル作用ナリ——法治行政——政策ノ決定ト其實行——行政作用ハ實質上立法ニ非スシテ處分タルコトヲ其ノ本領トス——行政處分——行政處分ハ個個ノ場合ヲ定ム——法規ト處分トノ區別——處分ハ法ノ範圍内ニ行ハル——處分ノ形式——處分ノ形式ヲ以テ法規ニ抵觸スルヲ得ス——處分ヲ發スル權ハ命令ヲ發スル權ニ含マレシ——行政處分ハ單純ナル法ノ適用ニ非ス——行政處分ハ必スシモ獨立ニ人ノ自由ヲ制限スルコトヲ得サルモノニ非ス——公法上ノ契約——公法上ニハ契約ノ觀念ヲ容レシ——自由權ハ之ヲ拋棄スルコトヲ得ル乎——依法處分ト裁量處分——行政處分ノ強制方法——強制罰又ハ執行罰、代執行、直接強制——行政ノ行動ハ法ノ範圍内ニ於テスヘキモ其範圍内ニ、廣キ行動ノ自由ヲ有ス——行政ノ行動ハ常に法律ノ下ニ以テセサルヘカラス——法規ハ一般ノ法規タルヲ以テ



行政ノ羈束タリ——行政ノ行動ハ命令ニモ羈束セラル——行政官ノ命令審査ノ權  
 ——權限爭議裁判ノ制度——權限爭議ノ裁決ハ性質上裁判タリ——權限爭議提起  
 ノ要件——權限爭議提起ノ時期——權限爭議ヲ提起スル者——權限爭議裁判所ノ  
 組織——判決ノ内容及ヒ效果——消極ノ權限爭議

第二節 行政機關……………五三六

行政機關ノ意義——國法上ノ行政機關——官廳ハ國家ノ機關ナリ人格ヲ有スルモ  
 ノニアラス——官廳ハ官職ヲ有スル官吏ヲ以テ組織ス——官廳ノ權限職權及ヒ職  
 務——官廳ノ權限ハ事務ノ實質ニ依リ又々土地ノ區劃ニ依リ定マル——地方官廳  
 ト中央官廳——官廳ノ職務權限ノ委任——中央官廳——地方官廳——地方行政ハ  
 自治行政ト相並ンテ官廳ニ依リ行ハル——特種ノ事務ニ關スル地方官廳——公共  
 團體ハ國家ノ機關タル人格ナリ——公共團體ト官廳トノ區別——公共團體ハ自治  
 ナ行フ——公共團體ハ國家ノ監督ノ下ニ立ツ——公共團體ノ人格タル範圍ハ法令  
 ニ依リテ定ル——地方公共團體ノ事務ノ範圍ハ內務行政ノ區域ニ屬シ地方人民ノ  
 利益ニ直接ニ關係スル事務ナリ——地方公共團體ノ事務ノ範圍——地方公共團體  
 ノ人格ノ範圍ヲ內務行政ノ內助長行政ノ事務ニ限界ス——土地ノ區域ヲ以テ限界  
 ス——公共團體ノ命令權——公共團體ノ分類——公共團體ト公共組合——市町村  
 ——市町村ノ事務——國家ノ領土ハ凡テ市町村ニ區分セラル——市町村ノ境域  
 ——市町村ノ住民——市町村ノ機關——郡及ヒ府縣ノ自治ノ範圍ハ市町村ニ比シ  
 大ニ狹シ——郡——府縣——郡及ヒ府縣ノ境域——郡及ヒ府縣ノ住民——郡及ヒ  
 府縣ノ機關

第三節 行政裁判……………五六一

法治國ノ原則ハ行政裁判ノ制度ニ依テ完成ス——公法上ノ權利ノ確立ハ獨立ナル  
 行政裁判アルアリテ始メテ完キナリ——獨佛行政裁判制度ノ沿革——行政裁判ハ  
 司法裁判ノ外ニ在リ——行政裁判ト司法裁判トノ區別——行政裁判ト民事ノ裁判  
 ——行政裁判ト刑事ノ裁判——先決問題トシテ行政事項ノ決定ハ司法裁判所ニ屬  
 ス——行政裁判ハ實質上行政行為ニ非ス——行政裁判ハ裁判ナリ——行政裁判ノ  
 目的ハ法ノ維持ニシテ常ニ必スシモ權利ノ保護ニ非ス——自由裁量ノ行為ハ行政  
 裁判ノ目的タルコトヲ得ス——行政裁判ノ作用モ亦自由裁量タルヲ得ス——形式  
 的行政裁判事項——行政裁判ノ裁判タル所以ヲ成ス要件——行政裁判所ノ組織  
 ——出訴——出訴ノ權ヲ有スル者——行政訴訟ノ被告——被告ノ地位ニ置カラル  
 官廳——判決ノ内容及ヒ效力——判決ノ羈束力

第四節 會計……………五八九

憲法カ議會ニ許シタル行政監視ノ第一義ハ國家ノ會計ノ豫算ノ決定ニ參與セシム  
 ルコトニ在リ——豫算議定權ヲ議會ニ附與シタル制度ハ原ト英國ニ始マル——豫  
 算ノ議會ノ議定ニ供フルハ主ラ歳出ノ部分ニ在リ——豫算議定ノ法律上ノ意義  
 ——豫算ハ議會カ訓令シ委任スル所ニ非ス——豫算ノ裁可モ亦法律案ノ裁可ノ如  
 シ——裁可ハ議會ニ對スル應答ニ非ス——豫算ハ裁可ヲ要スルモノニ非ストノ說  
 ——豫算ノ性質——豫算ハ法律ニ非ス——議會ノ豫算議定權ノ範圍——第一制限  
 ——第二制限——第三制限——第四制限——憲法上ノ大權ニ基ケル既定ノ歳出ト

ハ何ソ——既定ノ歳出ノ意義——豫算ニ關スル憲法第六十七條ト條約ニ關スル規定トノ關係——憲法第六十七條ハ議會當然ノ豫算議定權ヲ制限シタル者ナリ——憲法第六十七條ハ凡テ放漫ナル解釋ヲ許サス——法律ノ結果ニ依ルノ歳出トハ何ソ——法律ノ規定當然ノ結果トシテ必要ナル歳出——政府ノ同意ヲ得テ廢除削減スルコトヲ得ルハ議會當然ノ權限ノ範圍ニ屬スル事項ニ限ル——法律上政府ノ義務ニ屬スル歳出トハ何ソ——法律上ノ義務トハ法律命令及國際法等凡テ法律上ノ裁斷ニ依リテ政府ノ義務トセラルルモノヲ云フ——豫算議定權ノ制限ノ規定ハ實際ノ酌量ヲ政府ノ權能ニ屬セシメタルモノナリ——豫算ノ編成及豫算議定ノ先後——豫算ノ效力——豫算ノ超過及豫算外ノ支出——豫算外ノ支出ハ違憲ナルモノ乎——後日議會ノ承諾ヲ求ムルハ政府ノ責任ヲ解除スルニ非ス——豫算ノ不成立——國債ヲ起シ及豫算外ニ國庫ノ負擔ト爲ルヘキ契約ニ關スル議會ノ協賛——財政上ノ緊急處分——財政上ノ緊急處分ト緊急命令トノ區別——會計検査院ト議會ノ決算審査ノ權能

帝國憲法目次終

# 帝國憲法

法學士 上杉慎吉 著

本書ノ目的——一般又ハ普通憲法學及特別憲法學——一般又ハ普通憲法學ノ觀念ヲ排斥スルハ非ナリ——法ノ觀念——理想法理性法學派又ハ自然法學派ノ觀念——歷史法學派又ハ分析法學派ノ觀念——實在ノ人定法——一般憲法學ノ研究ト其學問上ノ價值——講究ノ第一點——日本帝國憲法講究ノ方法——日本帝國憲法ニハ獨占ノ法理アルヲ闕却スヘカラス——私法ノ研究ト公法研究ノ對比——日本帝國憲法ノ特色——講究ノ第二點——法學ノ關スヘキ正常ノ範圍——憲法學ト國家學トノ區別——憲法學ト政治學トノ區別——政治上ノ主義ト憲法ノ解釋——國家ニ關スル學ノ大別——記述的國家學——理論的國家學——應用的國家學——憲法學ノ所屬及領域——憲法學ノ編別及部門——日本帝國憲法ノ編別及研究ノ順序

帝國憲法

的本著ノ目

一般又ハ普通憲法學及特別憲法學

一般又ハ普通憲法學ノ排斥ナシ

二

本著ノ目的ハ日本帝國憲法ノ法理ヲ闡明セントスルニ在リ一般抽象ノ法理ヲ談スルニ非ス日本帝國ノ具體的實在ノ憲法ノ何タルヲ理論的ニ説明スルコトヲ以テ本領ト爲ス憲法ノ學タル一般ノ國家ニ通シ又ハ同一種類ノ國家ニ通シ之レカ憲法ニ共通ナル法理ヲ抽象スルモノアリ之レヲ一般憲法學(國法學)又ハ普通國法學ト云フ又特定ノ一國ノ憲法ニ就テ特ニ之レヲ講究スルモノアリ之レヲ特別憲法學(國法學)ト云フ日本帝國ノ憲法ヲ論スルハ素ヨリ特別憲法學ニ屬ス抑モ法ナルモノハ實在ノ現象タリ吾人ノ想像ノ結果ニ非スサレハ實在ノ國ノ憲法ノ他ニ固ヨリ一般又ハ普通ト稱スヘキ憲法アルコトナシ故ヲ以テ學者或ハ憲法學ハ特別憲法學アルノミト爲シ一般又ハ普通憲法學ノ觀念ヲ排斥ス然レトモ一般又ハ普通憲法學ト云フハ吾人ノ想像又ハ信仰ニ基ツキタル空中樓閣ニアラス實在ノ數多國家ニ就キテ各々其ノ憲法トスルトコロヲ闡明シ吾人ノ經驗ニ依リ之レニ共通ナル法理觀念ヲ歸納シ之レヲ學問的ニ排列シタル知識ノ意タリトスレハ當ニ之レヲ排斥スヘカラサルノミナラス大ニ學問ノ要求スルト

法ノ觀念

理想法理性又ハ自然法學派ノ觀念

歷史法學派又ハ分析法學派

實在ノ人定法

コロノ眞主旨ニ適フモノト爲ササルヘカラス一時理想法理性法又ハ自然法ト云フカコトキ思想一世ヲ支配シ或ハ人類ノ理想上正義トスルトコロヲ法タリト爲シ人類ノ理性ニ訴ヘテ正義トスルヲ法タリト爲シ又或ハ自然狀態ニ行ハルル所ヲ以テ法タリト爲シ其ノ結果實在ノ法ヲ全然度外視スルノ傾向ヲ呈セリ之レ等ノ思想ニ對スル反動トシテ歷史法學派分析法學派ノ徒ハ法ヲ以テ實在物ト爲シ歷史ノ結果ニシテ民族ノ間ニ既ニ行ハル、トコロノ法タリ人定法カ唯リ法タリト爲スニ至レリ思フニ彼ノ法ヲ以テ全然實在ノ外ニ置カントスル理想法理性法又ハ自然法ノ思想ハ其ノ謬レルコト固ヨリ云フヲ埃ダス然レトモ反對ノ極端ニ馳セテ一般又ハ普通憲法學ノ存在ヲモ否認セントスルモ亦大ニ非ナリト云ハサルヘカラス固ヨリ理想ノ指ストコロ理性ノ命スルトコロハ法自體ニ非ス法ハ實在ノ人定法ノ他ニアルコトナシ然レトモ人ハ理性ノ主體ニシテ又常ニ理想ニ從テ活動ス人ノ活動ノ規則タル法ヲ全然之レヲ外ニシテ知ラントスルハ決シテ法ノ何タルヲ知ルニ適當ニシテ遺ストコロナキノ方法タリト云フ

帝國憲法

三

四  
コトヲ得ス法ノ内容ヲ知ルノ資料トシテ一般抽象ノ理論ニ基ク講究ハ極  
メテ之レヲ必要ナリトス若シ之レヲ排斥セハ眞ニ法ノ何タルヲ解釋スル  
コト能ハサルヘシ又一般憲法學ハ國國ノ憲法ヲ比較シテ其ノ各々異ル  
コロヲ明カニス蓋シ事物ノ比較ハ個個ノ事物ヲ知ルノ最モ有力ナル方法  
タリ一ノ事物ノ完全ナル知識ハ之レヲ他ノ類似セル事物ト比較スルニ非  
サレハ得ラルルコト能ハス近世學問ノ極致ハ事物ノ區別ヲ明カニスルニ  
在リ事物ノ區別ヲ明カニスルハ完全ニ個個ノ事物ヲ認識スル所以ナリ區  
別ノ方法ハ比較タリ蓋シ一般憲法學ハ比較ノ方法ニ依リ綜合ノ方法ニ依  
リ國家ナル抽象觀念又ハ數多ノ實在セル國家ノ憲法學ノ一般的法理ヲ知  
ルヲ目的トスルモノニシテ固ヨリ學問トシテ其ノ存在ヲ認ムヘク特別憲  
法學ハ其ノ成績ニ埃ツトコロ極メテ多カルヘシ日本帝國ノ憲法ヲ講究ス  
ルニ於テモ之レヲ他國ノ憲法ト比較シ其ノ同異ヲ明カニス其ノ同異アル  
所以ノ原則ノ彼我相異ナルヲ究明シテ以テ帝國憲法ノ法理ヲ知ルニ資シ  
又綜合的一般國法學ノ抽象理論ヲ適用シテ帝國憲法ノ說明ト爲スハ極メ

テ必要ナルトコロタリ

然レトモ予輩ノ講究シテ知ラント欲スルトコロハ日本帝國ノ憲法タルコ  
トヲ忘レサランコトヲ要ス所謂近世ノ科學的精神ニ則ルコト甚シキニ陷  
ルトキハ屢々一般的原则ヲ知ルニ急ニシテ個個ノ事物ノ認識ヲ苟且スル  
ノ弊ニ陷ラントス抑モ吾人カ知ラント欲スルトコロハ個個ノ事物タリ學  
問ハ之レヲ知ルノ方法タルノミ然ルヲ方法ノ爲ニ目的ヲ忘レ綜合シ分類  
シ種ヲ分テ類ヲ列テ其ノ同異ヲ知ルニ止メコレヲ以テ學問ノ能事ト爲シ  
其ノ差異ノ外ニ個個ノ事物カ各々有スルトコロノ本質ヲ闡却スルニ至ラ  
ントス一般憲法學ノ成績ヲ尊重スルカ爲メニ日本帝國憲法ノ講究ニ於テ  
其ノ特有スルトコロノ法理ヲ明カニスルコトヲ忘レ彼レカ爲メニ之レヲ  
沒却スルコトナキヲ要ス殊ニ憲法ハ國國特色ヲ有スルコト極メテ著シキ  
モノアリ法ハ國國歴史ノ結果ニシテ民族精神ノ發表タリト云フ然レトモ  
私法ハ私人相互ノ關係ノ規律ニシテ國國甚シク相異ルヘキ事情モナク又  
實際ニ於テモ多ク原則ヲ同一ニシテ容易ニ甲乙相繼受セラレ方今私人交

通ノ旺盛頻繁ナルニ及ヒ益諸國ノ間統一ノ傾向ヲ示セリ公法ハ素ヨリ國  
家其ノ者ノ組織ニ關ス國國特有ノ歴史ニ基キ國民ノ性質信念ニ依リ著シ  
ク國國ノ間其ノ内容ヲ異ニセリ後ニ述フルカ如ク所謂立憲政體ナルモノ  
ハ其ノ源一ニシテ諸國ニ流布セルトコロタリト雖國家組織ノ法制其ノモ  
ノニ至テハ各々其ノ數千年又ハ數百年ノ歴史ノ結果トシテ存シ政治上ノ  
狀勢ヨリ醸生シタルトコロニシテ他ヨリ繼受シテ變革スルコトヲ得ルト  
コロニ非ス皆ナ各々特色ヲ有セリ殊ニ我日本帝國ハ建國極メテ古ク國體  
千古渝ラス深ク國民ノ信念ニ入り純正ノ君主國體トシテ東西ニ卓絶ス立  
憲ノ政體ヲ採用スト雖爲メニ國體ノ純正ナルハ毫モ動カサルコトナシ  
帝國ノ憲法ヲ論スルハ深ク之ヲ銘記スルコトヲ要ス然ルヲ若シ西洋諸國  
ノ建國其ノ體ヲ異ニスルモノノ憲法ノ法理トスル所ヲ取テ我憲法ヲ論セ  
ントスル者アリ我憲法ノ眞ヲ距ルコト遠キノ解釋ヲ試ミ泰西最新ノ法理  
ニ依ルト爲ス思ハサルコト甚シト云フヘシ帝國憲法ノ講究ニ於テ一般抽  
象ノ法理ニ酌ムト共ニ我特有ノ法制ハ之レヲ著明スルコト極メテ肝要ナ

次ニ予輩カ講究セントスルトコロハ法學タリ之レヲ他ノ國家ニ關スル現  
象ヲ講究スルノ學ト區別スルコトヲ要ス國家ノ存在ヲ事實トシテ觀察シ  
之レカ本質起原目的ヨリ其ノ發達及ヒ之レニ關聯スル種種ノ現象ヲ研究  
スル學者ノ所謂社會的國家學又ハ國家原論國家通論又ハ單ニ國家學ト稱  
スルモノハ法學ノ範圍ニ屬セス憲法學ハ之レト極メテ密接ノ關係ヲ有ズ  
ト雖學ノ對象トスルトコロ全然異ル此ハ國家ヲ法的現象トシテ之レニ關  
スル法律現象ヲ研究スルモノタリ法ノ現象モ亦國家ニ關スル現象ノ一タ  
リト雖既ニ法學トシテ獨立ノ一科ヲ成ス上ハ之レヲ特ニ區別スルコト肝  
要タリ又憲法學ハ之レヲ政治學ト混同スヘカラス政治學モ亦國家ニ關ス  
ル意義ノ國家學ノ一科ナリ政治學ハ國家ノ目的ニ鑑ミ利害得失ノ判斷ニ  
依リテ國家ノ行動ノ法則トスヘキトコロヲ發見セントスルノ學タリ政治  
學ハ法學ニ對シ如何ナル法律ヲ制定スヘキヤノ立法ノ方針ヲ指導シ又法  
律ノ範圍内ニ於テ如何ンカ便宜ニ酌量シテ施政スヘキヤノ政策ヲ與フル

政治上ノ  
主義ト憲  
法ノ解釋

八  
モノタリ然レトモ法其ノモノハ利害ト相關スル事ナシ法學ハ何カ法ナル  
カヲ研究スレハ足ル其ノ利害得失ハ法學ノ關スヘキ正當ノ範圍ニ屬セス  
憲法ヲ論スル屢々政治ノ得失ニ依テ説明ヲ左右セントス慎マサルヘカラ  
サルナリ當局ノ政治家ノ如キハ屢々自己ノ便宜トスルトコロニ依リテ國  
法ヲ曲解スル者アリ又或ハ自家ノ政治上ノ主義ヲ以テ直チニ國法ト爲シ  
國法ヲ政治上利トスルトコロニ附會シテ國法ノ眞ニ遠キノ説ヲ爲スカ如  
キ極メテ頻繁ニ見ルトコロタリ若シ之レヲ政治上ノ論議ハ苟クモ國家ノ  
利トスルトコロタリ政治ノ便トスルトコロタラハ暫ク法ヲ曲クト雖其ノ  
利便トスルトコロニ從フ強チ之レヲ不可トセス然レトモ斯クノ如キハ法  
學ノ正當ノ範圍ヲ脫スルモノタリ現ニ法タルトコロヲ説明スルノミ假令  
之レヲ國家ノ害ト爲スト雖法學者ノ關カリ知ルトコロニ非ス眞ニ害ト爲  
サハ政治家之レヲ革ムヘキノミ未タ之レヲ革メサルニ利害ノ故ヲ以テ法  
ヲ曲解スルコトヲ許サス憲法學ヲ政治學ト混同スルハ今ヨリ帝國憲法ヲ  
講究セントスルニ於テ最モ避クヘキコトナルナリ

國家ニ關  
スル學ノ  
大別  
記述的國  
家學  
理論的國  
家學  
應用的國  
家學

國家ニ關スル學ハ大別シテ記述的國家學理論的國家學及應用的國家學ト  
爲スコト諸他ノ學ノ如シ記述的國家學トハ國家ニ關スル現象ヲ確定シ綜  
合彙類スルノ學タリ統計學國家歷史學ノ如キハ之レニ屬ス理論的國家學  
トハ其ノ相關聯スル法則ヲ發見スルノ學タリ國家通論之レニ屬ス應用的  
國家學トハ此ノ法則ヲ實際ノ目的ニ應用スルノ學タリ政治學之レナリ憲  
法學ハ理論的國家學ニ屬ス

憲法學ハ國家學ノ一科タルト共ニ一面ニ於テハ法學ノ一科タリ法ハ之レ

ヲ公法ト私法トニ別ツ公法ノ特色ハ其ノ國家ト臣民トノ權力服從ノ關係  
ノ規律タルニ在リ公法ノウチニ在リテ刑法及ヒ民事刑事ノ手續法ハ司法  
法トシテ獨立ノ一科ヲ成セリ殘リノ公法ノ部分ハ憲法ト行政法トニ分ル  
憲法學ハ此ノ憲法ヲ研究スルノ學タリ  
憲法ハ之レヲ後ニ述フルカ如ク國家ノ根本的組織ノ法ヲ以テ第一部ト爲  
シ立憲政體ノ國ニ在テハ立憲政體ニ則ル所以ノ統治權行使ノ方法形式ノ  
定メヲ第二部ト爲ス國家ハ一定ノ土地ト臣民ト統治權トヲ要素トシテ成

憲法學ノ  
編別及部

立ス統治權ハ之レヲ總攬スルトコロノ機關必スナカルヘカラス統治權ノ  
總攬者カ如何ナル組織ヲ有スルカヲ國體ノ問題ト云フ國家組織ノ根本ノ  
問題ナリ憲法學ノ第一部ハ故ニ統治權ノ總攬者ハ何人ナルカヲ第一ノ問  
題トシ統治權ニ對スル領土及ヒ臣民ノ關係即チ領土及ヒ臣民ノ國家組織  
ノ間ニ有スル法律上ノ地位如何ヲ第二ノ問題トス立憲政體ノ國ノ憲法學  
ハ之レニ加フルニ第二部トシテ立憲政體ノ說述アリ統治權カ如何ナル方  
法形式ニ依リテ行使セラルルカ統治權ハ如何ナル機關ノ如何ナル形式ニ  
依ル行動ニ依リテ如何ナル方法ヲ以テ行使セラルルカ立憲政體タル所以  
ヲ成ス機關ノ權限、地位及ヒ之レニ依ル統治權行使ノ方法形式ノ說述ヲ憲  
法學ノ第二部ト爲ス

今大日本帝國憲法ヲ講スルニ當リ其部門ヲ分ツ又之ニ依ル其ノ第一部ヲ  
國家ノ組織ト爲ス即、國體論タリ先ツ天皇カ統治權ノ總攬者タルコトヲ明  
カニシ帝國ノ純正ナル君主國體タルヲ示ス次ニ國家組織ノ要素タル領土  
及ヒ臣民ノ統治權ニ對スル關係地位ヲ説キ其ノ之レニ關スル二三ノ法律

關係ニ及フ第二部ハ國家ノ行動ヲ論ス即チ政體論タリ憲法ニ定メラレタ  
ル統治權行使ノ方法形式ヲ詳説ス第一章ヲ憲法上ノ大權ト爲ス天皇ヲ補  
弼スル憲法上ノ機關タル國務大臣ハ此ノ章ニ於テ之ヲ論ス第二章ヲ立法  
ト爲ス之レカ機關タル帝國議會ノ職務地位ヲ説キ立法ノ意義、形式、法律及  
ヒ命令ノ區分ヲ論ス第三章ニ司法及ヒ裁判所ヲ説キ最後ニ行政、行政機關  
ヲ論シ國家收入ノ會計ハ立憲政體ニ則ルニ依リ特別ノ憲法上ノ規定ニ從  
フカ故ニ特ニ之レニ就テ述フルトコロアラントス  
之レ予カ帝國憲法ヲ講述スルノ順序ノ大要タリ然レトモ本論ニ入ルノ前  
二三ノ國家學上ノ基礎タル觀念ニ就テ一應ノ會得ヲ必要トスルカ故ニ緒  
論トシテ初メニ國家ノ觀念、國家機關ノ觀念、法ト國家トノ關係、憲法ト云フ  
カ如キ基礎觀念ノ説明ヲ試ムヘシ本論ノ首又帝國ノ國體及ヒ政體、何ヲ帝  
國憲法ト爲スカヲ概説シ然ル後本論ニ入ラントス



# 緒論 基礎觀念

## 第一章 國家

### 第一節 國家ノ觀念

國家ハ人類ノ共同團體ナリ——共同團體ノ意義——個人ノ存在ト團體ノ組織——共同團體トハ共同ノ目的ニ依リテ結合セラレタル多數人類ノ一體ナリ——共同團體ノ個體トシテノ存在ハ目的ノ獨立ナルヲ以テ顯著ナル徵表トス——國家ハ共同團體ノ一種ニシテ獨立一個ノ存在ヲ有スル目的ノ主體ナリ——人類ノ活動ト國家ノ個的存在——舊時ニ行ハレタル國家ノ觀念——社會契約ノ思想——社會契約ノ思想ハ人類各個ノ存在ヲ認メテ國家ナル共同團體ノ存在ヲ否認ス——國家有機體ノ思想——自然的有機體說ノ根據——自然的有機體說ノ批難——自然的有機體說ノ學問上ノ價值——精神的有機體說——精神的有機體說モ亦探ルヘカラサル乎——國家ノ統一的一體タル事ヲ否認スル思想——一、國家ハ單ニ一ノ事實ナリト爲ス說——二、統治ノ狀態ヲ國家ナリト爲ス說——三、人民其者ヲ國家ナリト爲ス說——四、國家トハ統治ノ目的物ナリト爲ス說——五、君主(統治者)ヲ以テ國家ト爲スノ說——國家ノ正確ナル觀念——自存目的ノ主體ト結合ノ組織——國家ノ固有強制ノ權力——統治權力ノ基本及性質——國家ハ統治權力ヲ

其有スル共同團體ナリ——國家ノ統治權ハ原始的ナリ——原始的統治權トハ何ソ——國家ハ統治權ヲ固有スル共同團體ナリ——土地ハ國家存立ノ要素ナル乎——領土團體ノ意義——國家ハ一定ノ土地ニ固着シ統治權力ヲ固有スル共同團體ナリ——國家ハ一人ノ人格タリ——人格ノ觀念——共同團體ノ思想ト人格ノ觀念——統治權力ノ作用ト國家ノ目的——國家ハ一定ノ土地ニ固着シ統治權力ヲ固有スル共同團體ニシテ法律上人格ヲ有スルモノナリ

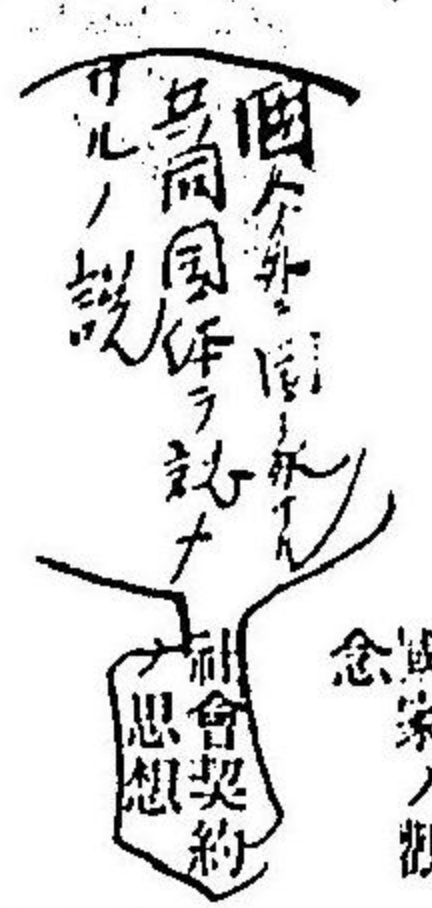
國家ハ人類ノ共同團體ナリ  
共同團體ノ意義  
個人ノ存在ト組織

國家ハ人類ノ共同團體ナリ共同團體トハ多數ノ人類ガ一定ノ組織ニ依リテ恒久統一ノ一體ヲ成セルモノヲ云フ約言スレハ多數ノ人類カ相結合シテ獨立一個ノ存在ヲ成スモノハ共同團體ナリ國家ノ實體ヲ觀察スルニ素ヨリ多數人類ヨリ成レリ而シテ斯クノ如キ多數人類ハ結合セラレテ恒久統一ノ一體ヲ成シ茲ニ國家ノ獨立一個ノ存在ヲ形成セリ即國家ハ多數人類ヲ以テ成立スルモノナレトモ單タ多數人類カ首ヲ並ヘ相對立シテ生存スルモノニハ非ス相結合シテ共同ノ一體即共同團體ヲ形成セリ抑モ多數人類カ結合シテ一體ヲ成スハ人類ノ生存上個個人類ノ目的ノ外ニ個個人類ノ目的トハ離レテ見ルヘキ多數人類ノ共同ノ目的ヲ達センカ爲ニ外ナラスシテ之ヲ組成スル人類ハ數多アリト雖見テ以テ之ヲ一個ノ統一セル一體ト爲スコトヲ得ル

共同團體トハ何ソ——  
共同團體ノ意義  
個人ノ存在ト組織

所以ハ此目的ニ結合スレハナリ一個ノ同一ノ目的ノ爲ニ多數人類カ結合セラレ而シテ其目的タル各個人類ノ目的ノ集積ニ非ス偶然ノ一致ニ非ス之トハ別ニ離レテ見ラルヘキ獨存目的タルトキハ其主體ト見ラルヘキ多數人類ノ一體ヲ獨立一個ノ存在ヲ有スルモノト爲スコトヲ得ヘシ斯クノ如キモノヲ共同團體トハ稱スルナリサレハ共同團體トハ目的ニ依リテ結合セラレタル多數人類ノ一體ナリ實世界ニ在リテ個體トシテノ存在ヲ認メラルルハ或ハ時間ト空間トニ於テ他ト隔離セル存在ニ依ルモノアリ或ハ形式的ノ連鎖ノ存在ニ依ルモノアリ或ハ其成立スル所以ノ結合ノ原因ノ唯一ナルニ依ルモノアリ然レトモ共同團體ノ個體トシテノ存在ハ目的ノ獨立ナルコトヲ以テ最モ顯著ナル徵表ト爲シ見ルヘシ之ヲ組成スル多數者ハ一個獨立ノ目的ニ集中シテ其個個ノ獨立存在ヲ此ニハ沒了シテ團體ノ個體存在ノミ形ハル國家ハ斯クノ如キ共同團體ノ一種ニシテ獨立一個ノ存在ヲ有スル目的ノ主體ナリ國家ヲ組成スル人類ハ多數ニシテ各自ノ目的ヲ有セリ然レトモ國家トシテノ之トハ離シテ見ルヘキ獨存ノ目的ニ依リテ結合セラレテ一體ト

リ之レ吾人カ内外ノ實驗ニ依リテ明瞭ニ認識スルコトヲ得ルトコロナリ人  
類ノ活動ハ素ヨリ各個人類ノ爲ニス然レトモ或種ノ人類ノ活動ハ決シテ之  
ヲ各個人類ノ爲ニスルモノト見ルコトヲ得スシテ背後ニ國家ナルモノ存在  
シ其爲ニスル活動ト見ラルヘキハ吾人カ日常經驗觸知スルトコロノ事實タ  
リ或種ノ人類ノ活動ハ特種ノ性質ヲ有ス管ニ目的ノ外ニ在リト見ルヘキノ  
ミナラス活動其者カ特種ノ性質ヲ有スルハ明瞭ノ事實ニシテ若シ各個人類  
以外ニ目的ノ主體アルコトヲ認メサランニハ到底理會ス可ラサルナリ加之  
吾人ハ常ニ國家ノ個的存在ヲ自覺セリ吾人ハ獨立シテ目的ノ主體タルコト  
ヲ自覺スルト共ニ直接ニハ吾人ノ目的ト見ルヘカラサル主體ノ組成分子タ  
ルコトヲ明瞭ニ自覺セリ假令共主體ノ本質如何ハ之ヲ自覺スルノ能力ナシ  
トスルモ國家ヲ離ルレハ吾人ハ極メテ落莫タルモノナルヘク國家ノ一員ト  
シテ吾人ハ存在シ而シテ國家ハ獨立一個ノ存在タルコトハ吾人ノ皆等シク  
自覺スルトコロナリ國家ノ個的存在ハ常ニ吾人ノ耳目ニ觸レ又吾人カ自覺  
スルトコロナリ



舊時ニ行ハレタル國家ノ觀念

社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想  
社會契約ノ思想

自然の有機體說ノ根據

然レトモ斯クノ如キ認識ハ多少抽象推理ノ知能ニ俟タサルヘカラサルカ故ニ舊時ニ在リテハ各個人類ノ存在ヲノミ認メテ國家ナル共同團體ノ存在ヲ認メサルノ説盛ンニ行ハレタリ一時ニ行ハレタル社會契約ノ思想ノ如キハ其ノ最モ顯著ナルモノニシテ個人ノ外ニ國家ナシ實在スルモノハ人民ノミ一定ノ契約上ノ關係ニ對立スルコトヲ得ヘシト雖モ共同團體ナル國家ナル一個獨立ノ實在アルコトナシ活動スル者ハ個人ノミ目的ヲ有スル者ハ個人ノミト爲ス然レトモ斯クノ如キ個人本位ノ思想ハ深ク根柢スルトコロアリ又廣ク一時ニ行ハレタリト雖モ近世哲學ノ深遠ナル討究文明國民一般ノ思想ハ明ニ之ヲ排斥シテ最早ヤ之ヲ細述スル者アルコトヲ聞カス

個人本位ノ社會觀ニ基ク國家思想ヲ排滅スルニ最モ與テ力アリシモノヲ國家ノ有機體說トスルノ思想ト爲ス國家有機體說ハ實ニ國家ノ實在ヲ明瞭ニ認メラルルニ至ラシメタルモノニシテ後ノ國家ヲ共同團體トスル者モ亦此思想ニ酌ムトコロ極メテ多シ其個人本位ノ機械觀ヲ擊破スルニ於テハ定ニ餘蘊ナク國家ノ獨立ノ生存ヲ有スル一體タルコト個人ハ全體タル國家ノ

自然的有機體說ノ批難

精神的有機體

自然的有機體說ノ學問上ノ價值

分子トシテノ存在ヲ有スルコト機關ヲ具ヘテ活動スルコト等ニ就テ適切ナル觀念ヲ與ヘタリ之等ノ國家ノ性質ヲ説明スルニハ國家ノ組織ハ有機的ナリト云フハ今モ尙用キラルルトコロニシテ甚々適好ノ辭ナリト爲スヘシ然レトモ國家ヲ有機體ナリトスルノ說ハ唯斯克ノ如キ形容ノ辭トシテ之ヲ用ユルニハ非ラス國家ヲ以テ直接ノ人其他ノ生物ト同シキ有機體ナリト説明シタリ斯克ノ如クナレハ最早ヤ適當ノ範圍ヲ超越シテ荒唐無稽ニ陥ル有機體說ノ初ハ國家ヲ以テ人ニ比ヘラレタリ國家ヲ以テ自然的生物ナリト爲スニ至ル論者ハ國家組織ノ有機的ナル二三ノ點ヲ捉ヘ得タルヨリ調子ニ乘リテ極端ナル類推比較ヲ爲シ遂ニ全然國家ハ一個ノ自然的有機體ナリト爲スニ至レルナリ然レトモ斯ル比較ハ譬喩トシテモ極メテ適切ナラサルノミナラス學理トシテノ價值ハ毫モ之ヲ認ムヘカラス自由意思ヲ具有セル人類ノ團體ヲハ意思ナキ細胞ヨリ成レルモノト同一ナリトスルノ正當ナル結論ヲ得ルコト能ハサルハ其處ナリト云フヘシ是ヲ以テ論者或ハ國家ヲ名ケテ特ニ精神的有機體タリト爲シ純然タル自然ノ生物ト異レルコトヲ説明セント

機體說

精神的有機體說ノ亦採ルヘキ乎カラサル

國家ノ統一性ヲ承認スルニハ事實ナリ

スル者アリ其說精妙ヲ盡セリ然レトモ尙國家ヲ有機體タリト云フハ即一ニシテ單々有機的ナル組織ヲ有スル實在ナリト云フ形容説明ノ辭トシテ之ヲ云フニ非サルカ故ニ有機體ニナクシテ國家ニ在ルトコロノ數多ノ性質ノ認識ヲ缺カントスルノ非ナルハ之ヲ精神的ト云フカ爲メニ避クルコト能ハス即國家ハ素ヨリ人類ノ自由意思カ其活動ノ原動力ニシテ自然ニ成長シ死生スルモノニ非ス繁殖スルモノニ非ス而モ之ヲ有機體ナリト稱スルハ有機體說タル一方ニハ甚々巧妙ニ國家ノ數多ノ屬性ヲ説明シ得タリト爲スヘキモノアルモ採ルヘカラサルノ說タラン

然レトモ國家カ個的存在ヲ有スル一體ナルコトハ之ヲ認メサルヘカラス彼ノ國家ノ個的存在ヲ否認シテ或ハ君主ノミヲ認メ或ハ人民ノミヲ認ムルカ如キハ極メテ幼稚ノ思想ニシテ皆非ナリ之等ノ國家ノ統一的一體タルコトヲ認メサルノ思想ハ其説明各同一ナラス或ハ國家ハ單ニ斯ノ如キ一ノ事實ナリト説明セリ定ニ國家ノ存在ハ一ノ事實タルコト予カ前來説明スルトコロノ如シ然レトモ此思想ハ國家カ個體トシテ存在スル事ヲ排斥スルノ意義

ト爲ス  
説

二、統治  
ナリト  
爲ス  
説

三、人民  
其者ヲ  
ト爲  
説

ヲ有シ且ツ毫モ其如何ノ事實ナルヤヲ説明スルコトナキハ未タ以テ國家ノ  
本質ニ對スル完全ナル解釋ト爲スコトヲ得スト云ハサルヘカラス或ハ更ニ  
詳細ニ國家ハ一ノ状態ナリ統治ノ状態ヲ名ケテ國家ナリト説ク者アリ上ニ  
統治スル君主アリ下ニ統治セラルル人民アルコトヲ認メテ其相互ニ關係ス  
ル状態ヲ國家ト名クト爲スノ思想タリ之ニ法ノ思想ヲ加フル者ハ統治ナル  
法律關係カ國家ナリト説明セリ然レトモ上ニ説述セルカ如ク國家ナル共同  
團體カ人類ト離レテ獨立一個ノ存在ヲ有スルコトカ吾人ノ知識感覺ニ依テ  
認めラルヘクンハ之ヲ状態ト説明スルヲ以テ満足スルヲ得ス加之状態ト云  
フハ更ニ統一恒久ノ意義ヲ含有スルコトナキカ故ニ此ノ説明ニ從フトキハ國  
家ハ往々ニシテ無數ノ意思關係ニ分解セラルルト見ラルルノ恐アリ之ヲ組  
成スル人ノ多數ナルニ拘ラス統一シ人ノ變更スルニ拘ラス存續スルノ關係  
ハ屢々明瞭ナルコト能ハサルノミナラス國家ノ活動目的ト云フカ如キハ到  
底思想スルコト能ハサル事實ニ違キ説明ヲ引キ致サントス或ハ人民其者ヲ  
以テ名ケテ國家ト爲ス者アリ然レトモ國家ハ一個獨立ノ共同團體トシテ之

四、國家  
統治ノ  
目的  
ト爲  
説

ヲ組成スルトコロノ人民トハ全然別個ノ存在ヲ有スルモノナルコトヲ認ム  
ルコトヲ得ル吾人ノ知能ハ單タ之ヲ人民ナリト云フノミヲ以テ完全ナル説  
明トシテ受答スルコト能ハサルナリ國家ハ單ニ人民ニ非ス一定ノ組織ニ依  
リテ結合セラレ自己ニ目的ヲ有スル個的存在タリ若シ組織セラレタル人民  
ヲ國家ト云フノ意ニシテ其組織カ共同團體タルニ至テ國家ト云フト爲スナ  
ラハ之即チ予カ上來述タルトコロニ從フモノナリ之ニ至ラス漫ニ人民ヲ國  
家ト云フハ固ヨリ探ルヘカテサルノ思想タリ或ハ國家トハ統治ノ目的物ナ  
リト説明スル者アリ其志ハ之ト同シカラスト雖其謬レルニ至テハ更ニ甚シ  
國土人民ヲ以テ君主ノ家雇ト爲シタル舊思想ニ胚胎シ君主カ統治ノ主體ニ  
シテ其目的物タル國土ト人民トカ國家ナリト爲スノ説タリ其僻説タルハ云  
ハスシテ明カナリ何人モ今日國土人民ヲ稱シテ國家ト云フモノ非ス之ヲ以  
テ國家成立ノ一要素ト見ルノミ君主ナルモノハ國家ノ外ニ在ルモノニ非ス  
國家構成ノ一要素タルハ近世普通ノ國家思想タリ加之國土人民ヲ國家ト爲  
ストキハ國家ノ統一恒久ナル性質ノコトキハ到底説明ノ基礎ナカラシ或ハ

五、君主(統治者)ヲ以テ國家ト爲ス觀念ナル正

之ト思想ヲ同ウシテ君主(統治者)ヲ以テ國家ト爲ス者アリ其誤謬ノ思想タルハ即一ナリ  
サレハ之ヲ要スルニ國家カ一ノ共同團體タルコトハ唯一ノ正確ナル觀念ニシテ統一恒久ナル獨立一個ノ個體タリ其獨立一個ノ個體ナルコトハ其目的ノ獨立一個ナルニ依ル之ニ依リテ多數ノ人類カ恒久ニ結合統一セラレテ一體ヲ成セリ

自存目的ノ結合組織

目的ノ獨立一個ナルコトカ國家ヲ一ノ個體ト見ルノ原因ナリト雖多數ノ人類カ結合シテ一體ヲ成スニ至ルハ又形式的ニ結合セララル所以ノモノ存セサルヘカラス即一定ノ組織アルニ依リテ結合セラレテ一體タリ共同團體カ獨立一個ノ目的ノ主體タルコトヲ得ンニハ之ヲ組成スル各人ノ間ニ鞏固ナル結合ノ組織ナカルヘカラス然ラサレハ形式的ニ一體ヲ成スコト能ハス國家ハ人類共同團體ノ最モ鞏固ナル結合組織ヲ有スルモノニシテ國家ハ其組成員タル各人ニ對シテ強制ノ權力ヲ固有ニ具ヘテ之ヲ結合セリ其權力ノ性質ハ後ニ之ヲ述フヘシト雖國家ノ特有スルトコトニシテ其組成員ノ脱退ヲ

國家ノ固有強制ノ權力

統治權力ノ基本性質

許ササルノ力ヲ具有スルニ依リテ完全ナル結合組織ヲ組成セリ此國家ノ組成員ニ對スレ權力ヲ統治權力ト云フ統治權力ハ國家ノ國家タル所以ノ要素ニシテ之レナケレハ國家アルコトヲ得ヌ又國家ニ非サレハ統治權力ヲ有スルコト能ハサル國家特有ノ力タリ統治權力ハ他人ノ意思ヲ其意思ニ拘ラス絶對無制限ニ制限スル意思ノ力ニシテ國家ハ之ヲ具有スルニ依リテ完全ニ分子ヲ結合シテ一體ヲ成セリ即國家ハ統治權力ヲ具有スル共同團體ナリ

國家ノ原始的ナリ

國家カ斯克ノ如キ統治權力ヲ具有スルハ原始的ナリト云フハ他ヨリ附與セラレ傳來シテ之ヲ有スルニ非ス之ヲ固有スルノ意ナリ近世ノ國家ニ在テハ其内部ニ命令強制ノ力ヲ有スル諸種ノ共同團體アリ市町村ノ如キヲ其最モ著明ナルモノトス然レトモ市町村ハ國家ニ非ス其權力カ本來自己ニ固有スルトコロニシテ其淵源自己ニ在ルニ非サレハ國家ニ非ス市町村カ

原始的統治權力トハ何ソ

國家ハ統治權力ヲ固有スルニ非ス

有スルトコロハ國家ノ附與委任ニ之レ依ル者ニシテ國家ノ統治權力ノ派生ト名クヘキ傳來的ノ權力タリ國家ハ其具有スルトコロノ統治權力原始的ナルコトヲ性質トス之ヲ固有スルニ非サレハ國家ニ非スサレハ國家ハ原始的統

同團體ナ  
土地ハ國  
家存立ノ  
要素ナル  
乎

領土團體  
ノ意義

國家ハ一  
定ノ土地  
ニ固着シ  
統治權カ  
ナ固着ス  
ル共同體  
ナリ  
國家ハ一  
人格タ  
リ

治權ヲ具有スル共同團體ナリ短ク云へハ統治權ヲ固有スル共同團體ナリ  
國家ハ又外形上一定ノ土地ヲ基礎トシテ存立セリ一定ノ土地ヲ基礎トシテ  
存立スト云フハ人ニ空氣ノ必要ナルカ如ク土地ヲ離レテ存在スルコトヲ得  
スト云フノ意ニ非ス一定ノ土地ニ固着スルコトヲ以テ其存立ノ要素ト爲ス  
コトヲ云フナリ其存立ノ要素ト爲スト云フハ商事會社ト雖土地ヲ離レテ存  
在スルコトヲ得サレトモ必スシモ一定ノ土地ニ固着スルコトヲ要セスシテ  
商事會社ノ概念上土地ハ要素ニ非サルト異ルコトヲ云フナリ國家ハ一定ノ  
土地ニ固着スルコトヲ概念上要素トス土地ニ固着セサレハ國家ニ非ス斯ク  
ノ如ク土地ヲ要素トスル共同團體ヲ領土團體ト云フ國家ハ領土團體ナリ  
斯クノ如ク國家ハ一定ノ土地ニ固着セル統治權カ固有スル共同團體タリ  
之ヲ法律上人格タリト稱ス獨立一個ノ存在タル共同團體カ法律上獨立一個  
ノ權利ノ主體ト認メラル、トキハ之ヲ人格ト稱スルノ意義ニ從テ國家ハ一  
ノ人格タリ統治權カ法律上ノ形態意義ヲ有スルニ至リテハ其之ヲ具有ス  
ル獨立一個ノ存在タル國家ヲ人格タリト云ハサルヘカラス國家ハ之カ爲ニ

人格ノ觀  
念

共同團體  
ノ思想ト  
人格ノ觀  
念

統治權カ  
作用ト目  
的國家ノ  
的

スル意思ノ主體タリ法律上認メラレタル目的ノ主體タリ抑々人格ノ概念タ  
ル久シク學者論争ノ宿題トセラレタルトコロニシテ或ハ自然人以外ノ人格  
ハ之ヲ否認スル者モ亦少カラス國家ノ人格ニ至テハ之ヲ認ムルモノ甚々多  
カラス皆君主ヲノミ之レ認メ人民ヲノミ之レ認メ國家ハ或狀態タリト説明  
シ或關係ナリト説明シ統治ノ目的物ナリト説明シタリ然レトモ之レ國家ノ  
實體トシテ獨立一個ノ存在タル共同團體タル事ノ認メラルルニ至ラザリシ  
ノ結果ノミ一タヒ共同團體ノ概念發展シ國家カ共同團體ナル事ノ認メラル  
ルニ至リテハ最早ヤ此ノ如キ國家ヲ法律上ヨリ見テ人格タリトスルニ何等  
ノ曲折ナル説明ヲ要セス法律上獨立一個ノ目的ノ主體ニシテ自ラ統治權カ  
ヲ具有シテ他ノ人格ト相對シ法律上意思ノ主體活動ノ主體ト見ルヘキコト  
ハ最早ヤ明瞭ナル概念ナリ其統治權カハ現實ニハ一人又ハ數人ノ自然人ニ  
依リテ行ハルルト雖其目的トスルトコロハ之等ノ自然人ノ目的トスルトコ  
ロニ非スシテ國家ノ目的トスルトコロナリ其意思ハ國家ノ爲メニスル意思  
ニシテ故ニ統治權カタルノ作用ヲ有ス其目的共意思其活動皆之ヲ國家ニ歸



國家ハ一  
定ノ土地  
ニ固着シ  
テ固有ス  
ル共同體  
ヲ共同體  
ニシテ國  
格ニシテ  
法律上ノ  
人格ヲ有  
スルモノ  
ナリ

スルコトヲ得ヘク之ヲ國家ニ歸セサレハ凡百ノ法律關係ヲ説明スルコト能  
ハスシテ既ニ其實體ニ於テ自然人ト異ルコトナキ自己ノ目的ノ獨立一個ノ  
主體タル存在ヲ有スルナラハ之ヲ法律上ノ目的ノ主體即チ利益ノ主體即權  
利ノ主體即チ人格ト觀念セサルヘカラス即チ國家ハ一定ノ土地ニ固着シ統  
治權力ヲ固有スル共同團體ニシテ法律上人格ヲ有スルモノナリ

## 第二節 統治權

統治權ノ第一本質——統治權ハ命令強制ノ權力ニシテ絕對無條件ナリ——統治權ト各種團  
體ノ權力トノ異別——各種團體ノ強制權ハ團體員ノ意思ニ繫ル——統治權ノ本體タル絕對無條  
件ノ強制力トハ何ゾ——統治權ノ第二本質——國家ノ統治權ハ固有ノモノナリ——統治權ノ  
第三本質——國家ノ統治權ハ最高獨立ノモノナリ——主權トハ何ゾ——主權ノ觀念——主權ヲ  
ウ觀念ノ基因及沿革——佛國は「だん」ノ宣明——「ば」だんノ宣明ニ於ケル主權ノ歸屬——國家  
人格說ト主權觀念ノ推移——主權トハ統治權ノ消極的性質ヲ言明シタル語ナリ——統治權ノ第  
四本質——統治權ハ形式上無制限(圓滿又ハ法律上萬能)ナリ——國家ノ目的ノ範圍ト統治權無  
制限ノ意義——國家カ自己ノ意思ヲ制限スルハ統治權無制限ノ性質ト反スルモノニアラス——  
統治權ノ第五本質——統治權ハ唯一ニシテ不可分ナリ——最高ト唯一、人格ト不可分ノ因果關

係——佛國もんですきゅうノ權力分立說——權力分立說ノ政治上ニ於ケル功勳——權力分立說  
ノ誤謬——權力分立說ト國家聯合組織

國家ハ統治權ヲ固有スルトコロノ共同團體ナリ定ニ統治權ハ國家ノ國家々  
ル所以ヲ成ストコロノ性質ニシテ之レナケレハ國家ニ非ス之レニ依リテ國  
家ハ形式的ニ結合セラレテ獨立ノ一體ヲ成セリ

統治權第  
一ノ本質  
統治權ハ  
命令強制  
ノ權力ニ  
シテ絕對  
無條件ナ  
リ

統治權ノ本質ハ命令強制ノ權力ナリ即チ相手方ノ意思ニ拘ラス自己ノ獨立  
ノ意思ヲ以テ之ヲ制限スルコトヲ得ルノ力ナリ而シテ其力ハ絕對的ナルコ  
トヲ要ス絕對無條件ニ相手方ノ意思ニ拘ラス之ヲ強制シテ其服従ヲ強ヒテ  
除スコトナキヲ統治權ノ本質トス國家ノ意思ハ斯ノ如キ力ヲ特有スルモノ  
ナリ然ラサレハ統治權ニ非ス國家ニ非ス抑モ人類ノ共同團體ヲ組成スルハ  
國家ニ限ラスシテ諸種ノ共同團體ハ又皆形式的ニ之ヲ結合スルニ團體ノ組  
成員ニ對スル意思ノ優勝ナル力ヲ以テ中素トセリ之ナケレハ共同團體ヲ形  
式的ニ結合スルコトヲ得ス斯ノ如キ優勝ナル意思ノ力ハ命令ノ力ナリ團體  
ノ組成員ニ一定ノ行爲不行爲ヲ命シテ之ヲ拘制スルコトヲ得然レトモ斯ノ

統治權ノ各種團體ノ異別力ト

如キハ統治權ト區別スヘキモノニシテ國家ノ有スルコロノ意思ノ力ノ如ク絶對的ナルコトヲ得ルモノニ非ス命令スルコトヲ得レトモ自己固有ノ手段ヲ以テ其服從ヲ強制スルコトヲ得ス結局命令ニ服從スルト否トハ拘リテ服從スルトコロノ團體ノ組成員ノ意思ニ在リテ團體ノ組成員ハ何時ニテモ自由ニ(假令絶對的ニ自由ナラストモ)團體ヲ脱退スルコトヲ得テ其命令權ノ支配ヲ去ルコトヲ得ヘシサレハ之等ノ團體ノ權力ハ純粹ニ相手方ノ意思ニ拘ラスシテ之ヲ制限スルコトヲ得ルモノト爲スコトヲ得スシテ統治權タル性質ヲ具有スルコトナシ固ヨリ之等ノ各種ノ團體ニ在リテモ其命令ノ實行ノ爲メニ組成員ニ對シテ各種ノ懲罰ヲ科スルコトヲ得ヘク之ヲ以テ其服從ヲ保證スルコトヲ得然レトモ此故ニ統治權トノ區別ヲ沒スルニ至ルコトナシ斯ル懲戒權ハ苟モ人カ多少ノ繼續的關係ニ立ツトキハ此關係ノ維持ノ目的ヲ成ルヘク能ク達スルカ爲ニ常ニ行ハルルトコロニシテ而モ其作用ハ唯之ニ止ルスル懲戒權アリト雖組成員ハ絶對的ニ之ニ服從スルコトヲ要スルノ地位ニ在ルモノニ非スシテ之ヲ欲セサルトキハ其關係ヨリ脱離シテ之ニ

各種團體ノ強制力ハ團體員ノ意思ニ繫ル

統治權ノ本體タル絶對無條件トハ何ソ力トハ

服從セサルコトヲ得團體モ亦最終ニハ其關係ヲ解クコトヲ得ルノミ何處マテモ其意思ヲ強制スルコトヲ得ルモノニ非ス是ニ於テ國家カ固有スルトコロノ統治權ノ特色ハ明瞭ナリ國家カ固有スルトコロノ統治權ハ絶對的ニ抗爭スヘカラサルノ權力ニシテ無條件ニ命令シ之ヲ強制スルコトヲ得ル手段ト意思ノ力トヲ自ラ有セリ既ニ絶對的ナリ組成員タル臣民ハ自己ノ意思ヲ以テ自由ニ國家ヨリ脱退スルコトヲ得ス其意思ハ何處迄モ不自由ナリ何處迄モ強制セラル之レ統治權ノ獨リ有スルトコロノ性質ニシテ相手方ノ意思ニ拘ラス絶對的ニ之レヲ強制スルノ意思ノ力ナリ即チ統治權ハ絶對ニ命令強制スルノ權力ナリ

統治權ノ第二本質

國家ノ統治權ハ固有ノ力トモナリ

國家カ斯クノ如キ權力ヲ有スルハ他ヨリ之ヲ傳來シタルニ非サルコト前ニ述ヘタルカ如クナリ國家ノ内部ニ在ル或種ノ團體ハ公法人タル性質ヲ有シ國家ノ有スル統治權ヲ其派生トシテ有セリ然レトモ之ヲ統治權ト稱セスサレハ統治權ト名クヘキモノハ國家カ有スルトコロナラサル可ラス即チ原來固有ナルコトヲ其性質トス原來固有ニスノ如キ權力ヲ有スルハ國家アルノ

ミ他ハ若シ之ヲ有スト雖國家ヨリ傳來派生スルノミ統治權ハ統ヘテ一ト爲シ其出ツルトコロハ國家ノ外ニナキヤ性質トス固ヨリ諸種ノ公共團體モ法律上ノ人格ヲ具有シ自己ノ權利トシテ命令強制ス然レトモ之レヲ固有スルニ非ス國家ノ附與スルトコロニ依ルモノニシテ從テ其組織モ自ラ之レヲ定ムルコトヲ得ス國家ノ定ムルトコロタリ國家カ之レヲ認ムルニ依リテ唯リ存在スルコトヲ得其政務ノ範圍モ亦一ニ國家ノ定ムルトコロニ依リ國家ニ依リテ伸縮セラル、事ヲ得國家カ統治權ヲ有スルハ全ク之レト異リ國家ハ自ラ其組織ヲ定メ其政務ヲ行フニ他ノ拘制ヲ受クル事ナシ之レヲ統治權ノ性質ト爲ス統治權ノ第二ノ性質ハ一言ニシテ云ヘハ其固有ナルコトニ在リ統治權ノ第三ノ性質ハ其最高獨立ナルコトニ至リ即チ國家ハ國家ノ内ニ於テ意思ノ優勝ナルカヲ有シ一切ノ人及團體ニ對シテ命令強制ス又何等ノ他ノ權力ニ服從シ制御セラルルコトナシ最高ニシテ故ニ獨立ナルコトヲ其性質トス

主權トハ何ソ

統治權ノ第三本質  
國家ノ最高獨立ノモトナリ

統治權ノ此性質ヲ稱シテ主權ト云フ主權トハ統治權ノ最高獨立ナル性質ヲ

主權ノ觀念

主權ノ觀念ヲ基  
因及沿革

示スノ語タリ主權ナル語ハ或ハ統治權ト同一ノ意義ニ用キラル然レトモ主權ナル語ハ國家ノ意思ノ最高獨立ナル性質ヲ示ス方向ニ發達シ來リ今ヤ統治權ト之ヲ同シ意義ニ用ユルハ正確ナリトスルコト能ハサルカ如シ抑モ主權ナル語ハ最明白ニ用キテ其觀念ヲ説キタルハ佛國ノボーダンニ初マル古代及中世ニ在テモ固ヨリ主權ノ觀念ナキニ非ス然レトモ古代及中世ニ在テハ國家ハ其意思ノ力ノ最高獨立ナルコトヲ主張シテ之ト抗爭スヘキ他ノ形ハレタル權力對立セサリシカ故ニ言語ヲ用キテ明瞭ニ之レヲ定説スルノ必要極メテ鮮ク從テ主權ニ關スル學說定形スルコトナカリシナリ然ルニボーダンノ頃ニ及ヒテハ國家殊ニ佛國ハ實ニ己ト權力ノ高下ヲ爭フヘキ諸種ノ權力ヲ有スルニ至レリ一ニハ羅馬教會ナリ羅馬教會ハ國家ヲ以テ其使徒タラシメンコトヲ要求シタリ而シテ國家ハ之レニ對シテ實ニ久シキ強烈ナル抗爭ヲ爲セリ二ニハ羅馬帝國ナリ羅馬帝國ハ歐羅巴ノ諸國ヲ見テ以テ其州縣ト爲スモノナリ三ニハ封建諸侯ナリ各々獨立國家ノ體形ヲ有シ國家ト對立センコトヲ試ム國家ハ實ニ此三ノ權力ニ對シテ其他ノ制御ヲ受クルコト

佛國は  
だん  
明

ぼい  
だん  
の  
宣  
明  
ニ  
ん  
於  
ク  
ル  
主  
權  
ノ  
歸  
屬

國家人  
格  
ト  
主  
權  
ノ  
推  
移  
觀  
念

ナク佛國內一切ノ團體ノ自己ニ服従スヘキコトヲ主張スルニ非スンハ其存  
 在危殆ナラントスルノ地位ニ在リ此ニ於テ國家權力統治權ノ最高獨立ハ言  
 明セラレサルヘカラス而シテ初メテ之ヲ爲セルモノハボーダンナリボーダ  
 ンハ主權ヲ以テ國家權力ノ標徴ト爲シ主權トハ絶對ニ臣民ニ對スル拘束ノ  
 權力ニシテ最高ノ性質ヲ有シ無制限ナリト説ケリ而シテ主權ハ政體ノ異ル  
 ニ依リ或ハ國王ニ或ハ貴族ニ或ハ國民ニ屬スト爲ス未タ國家ノ人格ヲ認識  
 スルニ至ラサレハナリ以テ君權ノ絶對專制ヲ主張セリボーダンノ此思想ハ  
 時勢ニ乘シテ一時ニ風靡シ後ノ主權ヲ説ク者永ク之ヲ宗トセリ佛國大革命  
 ニ至ルマテボーダンノ君權説ニ對シテ民主ノ思想行ハレタリト雖社會契約  
 ノ主義ヲ唱フル者ニ在リテモ主權ノ觀念其モノニ就テハ大體ニ於テ皆等シ  
 ク其絶對最高ナル事ヲ認メタリ佛國大革命以後學說上實際上諸般ノ事情ニ  
 依リテ漸ク國家ヲ人格トスルノ思想明瞭ナルニ至リ斯クノ如キ權力ヲ有ス  
 ル者ハ君主ニ非ス人民ニ非ス人格ヲ有スル國家ナルコトノ認識セラレルニ  
 至テ主權ナル語ハ國家權力ノ最高獨立ナル性質ヲ説明スルモノトシテ用キ

主權トハ  
統治權ノ  
消極的性  
質ヲ音明  
シタル語  
ナリ

統治權ノ  
第四本質

統治權ハ  
形式上無  
制限ハ  
法律上ハ  
能ナリ

ラルルニ至リシナリ固ヨリ如上ノ沿革ニ依リテ國家ノ人格ヲ認ムル者ノ間  
 ニ在テモ屢々主權ナル語ハ國家ノ内ニ在テ國權ノ總攬者カ最高ノ地位ヲ示  
 スカ爲ニ用キラル然レトモ主權ナル語ノ本來ノ用法ニ從ヘハ權力其者ノ最  
 高獨立ナルコトヲ示スモノト見ルヘシ  
 之ヲ要スルニ統治權ハ主權タル性質ヲ有シ最高ニシテ獨立タリ人或ハ其獨  
 立ナル性質ヲ稱シテ特ニ對外主權又ハ國際法上ノ主權ト云フ然レトモ他ノ  
 權力ニ服従スルコトナキ獨立ナル性質ハ又同時ニ國內法上ノ意義ヲ有ス國  
 内ニ國家以外ノ優勝ナル意思アルコトヲ容ササルナリサレハ最高ト云フモ  
 獨立ト云フモ指ストコロハ同シ統治權カ外ヨリ來ル權力ヲ排斥スルノ消極  
 的性質ヲ示スノミ  
 統治權ハ又無制限ナルコトヲ性質トス圓滿ニシテ及ハサルトコロナシ無制  
 限ナリト云フハ事物ニ就テ之ヲ云フモノニシテ地域ヲ限レル國家カ土地ニ  
 就テ無制限ナル活動ノ範圍ヲ有シ又人ニ就テ無制限ナリトスルニ非ス事物  
 ニ就テ無制限ナリト云フハ形式上無制限ナルノ意ニシテ事實上不可能ノ範

國家ノ目的ノ範圍  
的ノ範圍  
下ノ統治權  
無制限ノ  
意義

國家ノ意思  
自  
己ノ意思  
ハ制限ス  
ルハ統治  
權ハ無限  
ノ性質ヲ  
反スルモ  
スノニアル

統治權ノ  
第五本質

統治權ハ  
唯一ニシ  
テ不可分  
ナリ

最高ノ人格  
唯一ノ不可  
分ノ結果關  
係

佛國ノ意思  
ハ其ノ權力  
ノ獨立ヲ  
分立ノ權力  
ノ獨立ヲ  
權力ノ獨立  
ノ獨立ヲ  
上ニ於テ  
功効ヲ

國ハ固ヨリ之ヲ認ム且國家ノ目的ニ屬セサルコトハ國家ノ爲シ得ルトコロ  
ニ非サレハ統治權ハ實質上無制限ニ非ス國家ノ目的ノ範圍ハ別個ノ研究  
ニ依リテ果シテ有限ナリヤ否ヤ有限ナリトスレハ其範圍ノ如何カ定ルヘク  
依テ以テ其實質上ノ制限ヲ劃スルコトヲ得ヘシ然レトモ統治權ハ形式上語  
ヲ換ユレハ法律上無制限ニシテ其實質上ノ制限ト雖國家ハ之ヲ越ユルニ於  
テ法律上不可能ナルコトナシ男ヲ女トスル事實上ノ不可能ニ屬セサル限リ  
ハ統治權ハ法律上萬能ニシテ及ハサルトコロナキ性質トス國家ノ外ハ國  
家ノ爲ストコロヲ判定スルモノナシ形式上ノ絕對專制ハ統治權ノ性質タリ  
然レトモ之ヲ以テ國家ハ法律上自ラ自己ノ意思ニ對シテ規則ヲ定ムルコト  
ヲ妨クルモノニ非ス外國ニ對シテ契約上ノ義務ヲ負ヒ國內ニ對シテ統治權  
ノ行使ニ一定ノ規則ヲ定ムルハ現ニ行ハルルトコロノ事實タリ然レトモ之  
究竟自ラ加フルノ制限タルノミ統治權カ性質上制限アルモノタルカ故ニ非  
ス統治權ノ性質カ無制限ナレハコソ自ラ制限スルコトヲ得ルノミ自己ノ外  
ニ制限スルノ權力アルコトナシ

不可分ハ唯一ノ人格タル國家ノ意思ナルカ故ニ又唯一ニシテ不可分ナルコ  
トヲ性質トス同一ノ區域ニ二個ノ統治權ノ主體カ並立スルコト能ハサルハ  
其最高ナル性質ノ結果タリトシテ云フ俟タス統治權ヲ分テ數個ノ主體ノ存  
スルト爲スハ國家ヲ以テ數個ノ人格ニ分割スルモノニシテ國家ノ唯一ナル  
人格ヲ認ムル所以ニ反セリ加之之ヲ分割スレハ其最高タル所以失ハルルニ  
至ル分割セラレタル部分的ナル制限セラレタル統治權アルコトヲ得ス之ヲ  
統治權ノ不可分性ト爲ス其必要ナル性質ノ一タリ然レトモ舊時ニ在テハ屢  
々統治權ハ之ヲ數個ノ主體ニ分割所有セシムルコトヲ得ヘシトスルノ思想  
行ハレタリ其著シキモノ一ニハ權力分立ノ思想タリ權力分立ノ思想ハ主ト  
シテ佛國ノモンテスキユウカ唱道シタルトコロニ係ル近世立憲政體ノ基礎  
タル精神ハモンテスキユウカ權力分立ノ思想ニ源泉スルコト之後ニ述フ  
ルカ如クニシテ其實際政治上ニ於ケル功効ハ長ク之ヲ沒スヘカラスト雖モ  
思想ニ於テ明白ナル誤謬タリモンテスキユウハ權力カ出ツル所一ナルトキ  
ハ壓制ヲ惹起スコト屢々之アルカ故ニ國家ノ權力ヲ分割シテ數個ノ獨立ノ

主體ノ争ニ屬セシメ以テ節制スルトコロアラシメ人ノ自由ノ確實ヲ得セシ  
メンコトヲ主張セルナリ其意ヲ汲メルモノ實ニ立憲政體ナリ然レトモ之直  
接ニ國家ノ統一ヲ害ヒ國家ヲ分割シテ數個ノ個體ト爲サントスルモノニシ  
テ理論上全然之ヲ採ルコトヲ得ス若シ數個ノ機關ニ分掌セシムト爲スナラ  
ハ其出ツルトコロ唯一ノ國家ニシテ統治權ノ行ハルル方法形式ニ分別アリ  
トスルモノナルカ故ニ必スシモ統治權ノ不可分タルコトヲ失ハスト雖各獨  
立ニ自己ニ意思ヲ具ヘ獨立ニ一部ノ權力ヲ行使スト爲スカ故ニ國家ノ統一  
ヲ害フ國家ノ統一の個體タルコトノ認メラレタル以上ハ統治權ハ唯一タリ  
不可分タリト爲ササルヘカラス

統治權ヲ分ツヘント爲スノ思想ハ近世國家聯合組織ノ發生スルト共ニ又行  
ハレタリ北亞米利加合衆國ノ組織セラレタル初ヨリ一派ノ政論家ハ合衆國  
ト各州トハ統治權ヲ分有スルモノト爲セリ獨逸帝國ノ組織セラル、ヤ又此  
思想ヲ述ヘタル者頗ル多シゲオルグ、ワイツヲ其最モ著ハレタル者トス而シ  
テ彼等ハ主權ナル語ヲ用キ主權カ分割セラルルト説ケリ分割セラルレハ最

高ニ非ス分割セラレタル一部ノ統治權ハ統治權ニ非ス若シ斯ノ如キモノヲ  
有スル者アラハ其ハ國家ニ非スト云フヘシ

### 第三節 國家ノ機關及統治權ノ總攬者

國家ノ人格ト自然意思トノ關係——國家ノ機關ハ國家ノ意思ヲ發生表示スルモノナリ——機關  
タル自然人ノ意思及行爲カ國家ノ意思及行爲ト成ル法理的組織——國家機關タル人類ト個人ト  
ル人類トノ區別——機關ニハ人格ナシ——國家機關タル個人ト國家トノ關係ハ代理關係ニアラ  
ス——國家機關ハ職權又ハ職務ヲ有スレトモ權利又ハ義務ヲ享有セス——機關ニ人格ヲ認メサ  
ル法理ハ國家統一(統治權不可分ノ性質)ノ必要ニ基ク——個人ノ生死、機關ノ變更ト國家トノ關  
係——何人カ國家ノ機關タルヤハ國家ノ組織法ニ據リテ定マル——機關ノ意思カ國家ノ意思ト  
セラルル範圍及形式モ亦國家ノ組織法ニ由リテ定マル——直接機關(根本機關又ハ必要機關)ノ  
特質——間接機關ノ特質——間接機關ハ直接機關ノ如ク國家人格ノ觀念上必要ナラス——國家  
ノ意思ヲ造詣スル個人タル機關、合議體タル機關及獨立共同團體タル機關——第二次機關トハ  
何ソ——獨立機關及非獨立機關——全部機關及一部機關——常存機關及臨時機關——最高機關  
トハ何ソ——最高機關ハ國家活動ノ源泉ニシテ一切ノ意思ヲ統一ス——最高機關ハ國家ノ政體  
ヲ變更スルカチ有ス——統治權ノ總攬者トハ何ソ——統治權ノ總攬者トハ國家最高ノ機關ナリ

人格ハ法律上意思ヲ有スルモノナラサルヘカラス意思ナケレハ法律上目的

格ト自然  
意思トノ  
關係

國家ノ機  
關ハ國家  
ノ意思ヲ  
發生表示  
スルモノ  
ナリ

機關タル  
自然及人  
ノ意思及  
行為ノ  
爲カ國家  
ノ意思及  
行為ノ  
法的  
組織

ノ主體タル獨立一個ノ存在タリト云フト雖之カ爲メニ欲シ行動スル事能ハ  
ス意思ナケレハ人格アル事能ハス國家ハ一人ノ人格ナリ然レトモ其本質ニ於  
テ自然ニ意思ヲ具有スル者ニ非ス自然ニ意思ヲ具有スルハ唯人類アルノミ  
凡ソ一切ノ共同團體ハ其獨立一個ノ存在タリ法律上人格タル爲メニハ人類  
ノ意思ヲ以テ其意思ト爲スコトヲ必要トス此其意思ヲ以テ團體ノ意思トセ  
ラルル者ヲ團體ノ機關ト稱ス機關ハ團體ノ存在ニ伴フテ必然ニ存在スルモ  
ノニシテ機關ナケレハ團體ノ意思アルコトヲ得ス從テ團體ノ完全ナル存在  
アルコトヲ得ス國家モ亦其存在ト共ニ機關ヲ必要トス國家ノ意思ヲ發生表  
示スル機關アルニ非サレハ國家アルコトヲ得ス機關ナキ國家ハ之ヲ思想上  
認ムルコトヲ得ス

凡ソ意思ト行爲トハ本來人類ノ意思ト行爲トノ外ニ之ヲ認ムルコト能ハス  
法カ限界セントスル意思ト行爲ト人類ノ意思ト行爲トノ外ニ本來アルコト  
ナシ然レトモ人類ノ生活上團體ノ存在カ認メララルトキハ人類ノ意思及行  
爲ニシテ團體ノ意思及行爲ト認メララルモノ之アリ斯ル人類生活ノ實際ノ

狀態カ一定ノ法律的組織ヲ有スルニ至ルトキハ一定ノ人類ノ一定ノ意思及  
行爲カ團體ノ意思及行爲タリトセラルルニ至ル此ニ於テ斯ル人類ハ團體ノ  
機關タルナリ機關タル者其レ自身モ亦一人トシテ欲シ且ツ行爲ス然レトモ  
一定ノ團體ノ組織法ニ依リテ其一定ノ意思ハ團體ノ意思トセラル國家ニ在  
テモ亦同シク國法(組織法)ニ依リテ一定ノ人類一定ノ意思カ國家ノ意思トセ  
ラル此ニ於テ國家ニ機關アリ

國家機關タル人類ハ其意思カ國家ノ意思トセラルルノ地位ニ在ルモノナリ  
斯ル人類ハ又素ヨリ一人トシテノ存在ヲ有スレトモ國家機關トシテハ獨立  
ノ一人ニ非スシテ國家ヲ組織スル一部タリ機關トシテハ獨立ノ存在ヲ有ス  
ル個體ニ非ス其意思ハ其者ノ意思ニ非スシテ國家ノ意思タリ故ニ機關タル  
者ハ機關トシテ人格ヲ有スルモノニ非ス國家ト合シテ一體タリ自己ノミ獨  
立シテ一體ニ非ス

サレハ機關タル人類ト個人トシテノ人類トハ法律上嚴格ニ區別スルコトヲ  
要ス個人トシテハ一個獨立ノ人格タリ人格トシテ權利ヲ有シ義務ヲ負フ然

國家機關  
タル人類  
ト個人ト  
ノ區別

機關ニハ  
人格ナシ

國家機關  
タル個人  
ト國家ト  
ノ關係ハ  
代理關係  
ニアラス

國家機關  
ハ職務ヲ  
ハスレトモ  
有スレトモ  
ハ權利ヲ  
ハ義務ヲ

レトモ機關トシテハ人格ナシ例ヘハ帝國議會ハ國家ノ機關ナリ人格ヲ有スルコトナシ然レトモ之ヲ組成スル個人タル議員ハ國家ノ機關ヲ組成スル關係ニ於テハ人格ナケレトモ個人トシテハ人格トシテ諸種ノ權利ヲ有シ義務ヲ負ヘルカ如シ

故ニ機關タル個人ト國家トノ關係ハ代理ノ關係ニ非ス之ヲ區別スルハ又機關ノ觀念ヲ明白ナラシムルカ爲ニ必要ナリ蓋シ機關ハ人格ヲ有シテ國家ト相對立スルニ非ス代理ハ二個人ノ人格相對立スル關係タリ代理者モ亦獨立ノ人格トシテ代理スル者ニシテ被代理者ノ人格ヲ組成スル一部ニ非ス其意思カ被代理者ノ意思トセラルルニ非ス代理者ノ意思ハ法律上遂ニ代理者ノ意思タリ唯其法律上ノ效果カ被代理者ニ及フノミ機關ハ國家ト一體ヲ成セリ國家ノ人格ヲ完成スル所以ニシテ其意思カ國家ノ意思タルモノ國家ノ代理者ニ非ス

人格ニ非サル機關ハ職權又ハ職務ヲ有スレトモ權利又ハ義務ヲ有スルコトナシ國家ノ權利又ハ義務ヲ行フノミ之ヲ職權又ハ職務ト云フ自己ニ屬スル

享有セス

機關ニ人  
格ヲ認メ  
サル法理  
ハ國家統  
一ノ不可  
分性ヲ基  
ク必要ニ

個人ノ生  
死機關  
ノ變更ト  
ノ關係

所ニ非ス國家ニ屬スルトコロヲ行フナリ此ノ點ハ國家ノ統一ヲ認ムルカ爲ニ極メテ必要ナリ若シ國家ノ數多ノ機關ニ各々人格アリト爲シ各々獨立ニ國務ヲ以テ權利ト爲シ義務ト爲ストキハ國家ヲ數個ノ主體ニ分割スルモノニシテ統治權ノ唯一不可分ナル性質ヲ害フ前ニ述ヘタル權力分立論ノ病ハ此ニ在リ機關ヲ機關トシテ獨立ノ人格ト認メサルハ國家ヲ統一體ト爲シ統治權ヲ唯一不可分ナリトスル論理ノ當然ノ結果ニシテ君主モ議會モ皆唯一ナル國家ノ意思ノ機關タリ各々獨立ノ意思ノ主體ニ非サルナリ

機關ト之ヲ組成スル個人トハ之ヲ明白ニ分別スヘク獨立ノ人格ニ非サルカ故ニ個人ノ生死機關ノ變更ニ拘ラス國家ハ生死シ更新スルコトナシ此國家ノ永續スル性質ハ如上ノ機關ノ觀念ナケレハ説明スルコトヲ得ス若シ機關ヲ以テ人格ト爲サハ其死亡變更ハ其發表シタル意思ノ消滅ノ原因タラサルヘカラス然レトモ機關ハ獨立ノ人格ニ非スシテ其意思ハ國家ノ意思ナルカ故ニ之ヲ組成スル個人ノ生死機關ノ變更ニ拘ラス國家カ滅亡セサル限り其人格カ存續スル限りハ其意思ハ故ノ如クニ存續シテ更新スルコトナシ後ノ



機關ト前ノ機關ト別々ノ獨立ノ意思ヲ發表スルニ非スシテ唯一ノ國家意思ヲ發表スルモノタリ機關ノ變更アルモ國家ノ意思ハ唯其レノミニテ更新スルコトナシ國家ノ存續其意思ノ存續ハ機關ヲ機關トシテ認ムルニ非サレハ説明スルコト能ハス

何人カ國  
家機關タ  
ルヤハ國  
家ノ組織  
法ニ據リ  
テ定マル

一定ノ人カ國家ノ機關タルハ國家ノ組織法ニ依リテ定マル現ニ國家ノ機關タル地位ニ在ル人カ此地位ニ居ルニ至リシハ或ハ國家ノ存在ト其ノ起源ヲ等シシ事實上ノ自然ノ成行ニ依ルモノアラン或ハ征服ノ結果ニ依リ或ハ原始的社會組織ノ發展ニ依リ又或ハ他ノ機關ニ依リテ發表セラレタル國家ノ意思ニ依ルモノアラン如何ニシテ機關タル地位ヲ得ルニ至リシヤハ一定ノ標準ニ依リテ或ハ事實的タリト爲シ或ハ法律的タリト爲スコトヲ得ス然レトモ其原由ノ如何ヲ問ハス又現ニ其國家ノ機關タルコトハ國家ノ組織法ノ一部ニシテ何人カ機關タルヤハ一ニ現實ナル組織法ノ問題タリ之ヲ一定ノ人カ國家ノ機關タルハ組織法ニ依リテ定マルト云フ組織法ノ定ムルトコロニ依リテ一定ノ人カ國家ノ機關タリ組織法ニ於テ機關トセラルル者ニ非サ

機關ノ意  
思カ國家  
ノ意思ト  
セラルル  
範圍及形  
式モ亦國  
家ノ組織  
法ニ由リ  
テ定マル

レハ國家ノ機關ニ非ス其意志ハ國家ノ意思トセラルルコトナシ其意思カ國家ノ意思トセラルルノ範圍其意思カ國家ノ意思トセラルルニ要スル意思ノ形式モ亦組織法ニ定マル此範圍ヲ越ユレハ機關タル地位ニ居ルト雖其發表スルトコロハ國家ノ意思ニ非ス此形式ニ依ラサレハ其發表スルトコロハ國家ノ意思ニ非ス或ハ範圍ノ定メナク形式ノ定メナク一切ノ意思カ國家ノ意思トセラルル機關モアラン然レトモ機關タルハ國家ノ組織法ニ於テ其機關タル地位カ認メラルルニ依リ形式的實質的ニ組織法カ認ムル範圍ニ於テ其意思カ國家ノ意思タリ組織法カ認ムル形式ニ於テ發表シタル意思カ國家ノ意思トセラル

直接機關  
ハ根本機  
關又ハ必  
要機關ノ  
特質

斯クノ如キ國家ノ機關ハ數多之アリ然レトモ數多ノ機關ノウチ國家ノ成立ト其始源ヲ同シシ國家アルト共ニ當然存在シテ國家ノ意思ヲ發生發表スルノ地位ニ居リ國家ノ人格タル所以ヲ完成スル國家ノ人格ノ成立上根本的ニ必要ナル者アリ之ヲ直接機關ト云フ直接ト云フハ國家ノ組織ニ依リテ當然ニ直接ニ存在スルノ意ニシテ之ナケレハ國家ノ組織アル事ヲ得サルノ機關

間接機關ノ特質

間接機關ハ直接機關ノ如クハ國家ノ觀念上格ノ必要ナラズ

國家ノ意思ヲ個人ノ意思タルハ合議體ノ共同體タル機關トシテ

タリ其機關タル地位ハ何人ヨリモ附與セラレタルニ非ス國家ノ組織ト共ニ在ルトコロタリ直接機關ハ又一ニ根本機關又ハ必要機關トモ云フヘシ直接機關以外ノ機關ヲ之ニ對シテ間接機關ト云フ間接機關ハ國家ノ組織上當然ニ存在スルニ非ス其意思カ國家ノ意思トセラルルハ直接ニ國家ノ組織ニ根原スルニ非ス直接機關ニ依リテ出ツル國家ノ意思ニ依リテ直接又ハ間接ニ機關タル地位ニ置カルル者其意思カ國家ノ意思トセラルルモ直接機關ノ定ムルトコロニ依ル其形式的實質的ノ範圍モ一ニ直接機關ノ定ムルトコロニ依リ其委任附與ヲ離レテ機關タル地位ヲ有スルコトナシ間接機關ハ直接機關ノ如ク國家人格ノ觀念上ナカルヘカラサルノ機關ニ非ス根本必要ノ機關ニ非スシテ直接機關ノ意思發表ノ手段トシテ之ヲ用ユルモノナリ

第二次機關トハ何

獨立機關及非獨立機關

議體タルコトアリ又ハ獨立ノ共同團體タルコトアリ合議體カ機關タル場合ハ法律上意思ヲ一ニ統フルノ方法具ハルコトヲ要ス之ヲ以テ國家ノ機關タリ共同團體ハ前ニ述ヘタル如ク獨立一個ノ意思ヲ有ス之ヲ以テ機關タリ共同團體カ國家ノ機關タルハ自ラ意思ヲ有スレハナリ然レトモ共同團體カ自ラ意思ヲ有スルニハ又自己ノ機關ヲ有セサルヘカラス此機關ノ意思カ畢竟國家ノ意思トセラルルナリ然レトモ此機關ハ直接ニ國家ノ機關タルニ非ス國家ノ機關タル共同團體ノ機關タルニ依リテ其意思カ國家ノ意思トセラルルナリ之ヲ第二次機關ト云フ第二次機關ハ間接機關ト觀念ヲ異ニス混同スヘカラス

國家ノ機關ニハ又獨立機關ト非獨立機關トニ別ツヘシ獨立機關ハ直チニ其レノミニテ國家ノ意思タルコトヲ得ル意思ヲ發表スル機關タリ非獨立機關ハ其發表スルトコロ直チニ國家ノ意思タル力ヲ有セス獨立機關カ國家ノ意思ヲ生スルニ參與スルニ止マル者ナリ其參與ノ價值ハ一ナラス國國ノ個個ノ機關ニ就テ異レリ必スシモ直接機關ニ對スル制限的ノ作用ヲ爲スモノト

全部機關  
及一部機關

常存機關  
及臨時機關

最高機關  
トハ何ソ

云フヘカラス然レトモ非獨立機關ノ參與カ要件トセラレアル場合ニハ其參與ナケレハ獨立機關ハ意思ヲ發表スルコトヲ得ス

次ニハ全部機關ト一部機關トヲ區別スルコトヲ得ヘシ全部機關トハ事物ニ制限アルコトナク一切ノ國家ノ目的ニ亘リテ國家意思ヲ發表スルコトヲ得ヘキ地位ニ在ルモノナリ其一部ニ限局セラレルモノハ一部機關タリ

尙ホ國家ノ機關ニハ常存ノ機關ノ外ニ一時例外ノ場合ニ於テ國家ノ機關タル地位ニ置カルルモノアリ此點ヨリ機關ヲ區別シテ常存機關ト臨時機關ト爲ス

數多ノ國家機關ノウチニ在リテ最高ノ地位ヲ保有スルモノヲ最高機關ト爲ス抑々國家機關カ發表スルトコロハ唯一ノ國家ノ意思ナリサレハ國家機關カ數多ク之アルトキハ之ヲ一ニ歸スルノ組織方法必スヤナカルヘカラス其組織方法ノ最モ明瞭ナルハ數多ノ機關ヲシテ上下從屬ノ關係ニ立タシムルニ在リ上下從屬ノ關係ヲ其間ニ存セシメ下級ノ機關ハ上級ノ機關ノ指揮命令ヲ受ケシムルモノトセハ國家意思ノ統一ハ最モ正確ニ保タルルコトヲ得

最高機關  
ハ國家活動  
ノ源泉ニシテ  
一切ノ意思  
ヲ統一ス

ヘシ國家ノ機關ノウチニハ上下從屬ノ關係ヲ相互ニ有スル者極メテ多シ一切ノ機關カ皆上下從屬ノ關係ニ立テ唯一最高級ノ機關ノ指揮監督ノ下ニ立ツトキ最高機關ナリト云ハ此最高級ノ機關タリ然レトモ國家ノ機關ノ組織地位ノ定メ方ニ依リテハ屢々國家機關ノ間全然首尾一貫ノ上下ノ序次アリト爲スコトヲ得ス機關ニシテ他ノ制御ヲ受ケス獨立ニ行動スルコトヲ得ルモノノ數多アルコトヲ得ヘシ此ノ如キ組織ニ於テハ最高機關ナキヤト云フニ然ラス最高機關ナキ國家ハナシ此ノ場合ニハ國家ノ意思ヲ統一スルハ一切ノ機關カ上下從屬關係ニ在ル場合ノ如ク明確ナラス然レトモ必スヤ統一ノ方法仕組ナカルヘカラス其方法仕組ハ國家ニ最高機關アルコトニ思ハル最高機關ニ依リテ國家ノ意思ハ統一ス國家ハ必ス最高機關アルコトヲ要スルナリ最高機關トハ必スシモ前説ノ如キ最高級ノ機關ニ非ス國家ノ活動ノ源泉ニシテ一切ノ國家ノ活動ノ出處タルモノヲ最高機關ト云フ此機關ナケレハ國家ノ活動停止スルノ地位ニ在ルモノハ最高機關ナリ一切ノ國家ノ意思ニ就テ最高最終ノ決定力ヲ有セリ必スシモ最高ノ指揮命令ノ力ヲ有セス

最高機關  
ハ國家ノ  
政體ヲ變  
更スル力  
ヲ有ス

統治權ノ  
總攬者ト  
ハ何ゾ

統治權ノ  
總攬者ト  
ハ國家最  
高ノ機關  
ナリ

ト雖、爾餘ノ機關ハ此機關ナケレハ意思發表ニ由ナシ最高機關ニ從屬セサル  
機關ト雖、最高機關ノ爲ストコロニ基テ意志發表ノ機會ヲ得最モ明瞭ニ之ヲ  
云ヘハ最高機關ハ一切ノ機關ヲ設置シ一切ノ機關ノ國家ノ意思ヲ生スル範  
圍ヲ伸縮スルコトヲ得ルモノナリ爾餘ノ機關ハ自ら自己ヲ設置シ自己ノ活  
動ノ範圍ヲ伸縮スルヲ得ス最高機關ハ之ヲモ爲スモノニシテ即國家ノ政體  
ヲ變更スルノ力ヲ有スルモノナリ

最高機關ヲ世ニ統治權ノ總攬者ト云フ統治權ノ總攬者ナル語ハ恰モ之ヲ以  
テ統治權ノ主體タリト爲スカ如クニ聞エテ國家ヲ人格ト爲ス以上ハ復タ用  
ユヘカラサルニ似タリ故ヲ以テ學者或ハ統治權ノ總攬者ハ國家ノ他ニナク  
機關ニ統治權ノ總攬者ナル名目ヲ附セントスルハ再ヒ往時ノ家長主權ノ舊  
思想ニ還ラントスルモノナリト爲スモノアリ然レトモ統治權ノ總攬者ナル  
語ヲ最高機關ノ意ニ用キ世ニ云フトコロノ統治權ノ總攬者トハ最高機關ノ  
意ナリト解シ置ケハ必スシモ排斥スル程ノコトニ非サルノミナラス却テ甚  
タ適當ノ用語タラン諸國ノ憲法ニハ最高機關ヲ指シテ統治權ノ總攬者ト云

ヘリ統治權ノ總攬者トハ國家ノ最高機關ナリ一切ノ國家ノ意志ノ泉源ニシ  
テ統治權ヲ己レニ統ヘ最終最高ノ決定ヲ爲スノ力ヲ有シ一國ノ政體ヲ變更  
スルノ權ヲ保有スルモノナリ

### 第四節 君主國體

統治權總攬者ノ組織ト國體ノ區別——君主國體トハ何ゾ——國體ノ區別ハ統治權ノ主體(國家ノ性質)ノ區別ニ非ラス——統治權總攬者ノ組織ノ態樣——國體ノ三別——君主國體貴族國體及民主國體ノ三別ハ學理上正確ナラス——共和國體ナル名稱ノ批評——ありすとてれすノ國體ノ分類——混合國體ノ語ノ由來——君主國體ノ真義——君主トハ何ゾ——君主國體ニ於ケル君主ノ地位——君主國體ト立憲政體——君主ト國會——君主ハ統治權ノ總攬者ニシテ國家最高ノ機關タルヲ以テ獨リ政體變更ノ權アルヲ認ム

凡ソ國家ニシテ最高機關即統治權ノ總攬者ヲ具ヘサルモノアルコトナキハ  
之ヲ前節ニ詳述セリ然レトモ何人カ統治權ノ總攬者タルヤノ統治權ノ總攬  
者ノ組織ハ國國必スシモ同一ナラス是ニ於テカ國體ノ區別ヲ生ス統治權ノ  
總攬者ハ唯一ノ自然人タルコトアリ合議體タルコトアリ共同團體タルコト

統治權總  
攬者ノ組  
織ト國體  
ノ區別

君主國體トハ何ソ

アルハ前ニ説ケリ其唯一ノ自然人カ統治權ノ總攬者タル國ヲ君主國體ノ國ト云フ

五〇

國體ノ區別ハ統治權ノ主體ニ依リテ非サルコトハ復説明スルヲ用キサルヘシ國家ノ人格ヲ認メス君主人民等ヲ以テ統治權ノ主體ナリト觀念スル一派ノ學者ハ國體ノ區別ト云フハ此ノ如キ統治權ノ主體カ或ハ君主タリ或ハ人民タルノ區別ナリト爲セリ然レトモ之レ前ニモ述ヘタルカ如ク統治

國家ハ其之ヲ區別スルノ標準如何ニ依リテ之ヲ種種ニ分類スルコトヲ得ヘク人ノ屢々試ミタルトコロタリ或ハ領土ノ廣狹ニ依リ或ハ海陸ノ形勢ニ依リ或ハ國民ノ奉スル宗教ニ依リ或ハ人種ノ異同ニ依リ其他各段ノ分類ヲ爲セルモノ枚擧スヘカラス然レトモ之等諸種ノ分類タル我法學ノ目的ニ對シテハ或ハ何等ノ價值ヲ有スルコトナク以テ根本的ノ分類タリト爲スコト能ハス統治權ノ總攬者ノ組織ニ依リテ國家ヲ分類スルハ國家常存ノ基礎ニ就クモノニシテ而カモ法學上最モ重要ト爲スヘキハ前ニ説ケル國家ノ觀念ニ依リテ明瞭ナルカ如クナルカ故ニ國法學者ハ皆多ク此分類ヲ用ユ

國體ノ區別ト云フハ統治權ノ主體ノ區別ニ非サルコトハ復説明スルヲ用キサルヘシ國家ノ人格ヲ認メス君主人民等ヲ以テ統治權ノ主體ナリト觀念スル一派ノ學者ハ國體ノ區別ト云フハ此ノ如キ統治權ノ主體カ或ハ君主タリ或ハ人民タルノ區別ナリト爲セリ然レトモ之レ前ニモ述ヘタルカ如ク統治

統治權總攬者ノ組織ノ態様

權ノ主體ハ國家ノ組織カ如何ナルモノニ在リトモ常ニ國家タルハ觀念上最早ヤ疑ヲ容レサルトコロタリ統治權ノ主體ニ就テハ國家ヲ區別スルコト能ハス此點ヨリ云ハ、國家ニ區別アルコトナク皆統治權ノ主體タリ人格タリ其有スルトコロノ統治權モ亦皆同一ナリ大小廣狹ノ差異アルコトナシ國體ノ區別ト云フハ斯クノ如キ國家ノ性質上ノ區別ニ非ス性質上ヨリ云ヘハ國家皆同一ニシテ差異アルコトナシ唯其意思ノ最高機關タル統治權ノ總攬者ハ如何ニ組織セラル、トモ國家カ統治權ノ主體タル所以ヲ害ハスシテ國體或ハ一人ヲ以テ組織スルアリ數人ヲ以テ組織スルアリ又或ハ共同團體タルアリ此點ニ就テ區別スルノミサレハ國體ノ區別ト云フハ一派學者ノ云フカ如ク統治權ノ主體ノ區別ニ非ス而シテ學者或ハ國家ノ人格ヲ認ムル以上ハ更ニ國體ノ區別ヲ論スルコト能ハスト云フモ亦妄ナリ

觀念上思考シ得ヘキ統治權總攬者ノ組織ノ態様ハ二種アリ得ヘシ一ハ唯一人ノ自然人ヲ以テ組織スルモノ二ハ二人以上ノ自然人ヲ以テ組織スルモノ之レナリ二人以上ノ自然人ヲ以テ組織スルハ又二種ノ場合アリ得ン一ハ合

國體ノ三別  
君主國體  
貴族國體

議體ナルモノニハ共同團體ナルモノ之ナリ予ハ國體ノ區別ヲ此點ニ見其唯一人ノ自然人ヲ以テ組織スルモノヲ君主國體ト爲ス其君主國體ニ非サルモノハ適當ナル名稱ヲ發見セス假リニ一般ノ慣例ニ從ヒ共和國體ト稱センカ然レトモ其共同團體ナル場合ノ如キハ之ヲ前ニ說ケルカ如ク均シク唯一獨立ノ人格タルニ於テ唯一人ノ自然人タルト異ルナキカ故ニ其區別ハ組織ノ實體ニ在ルコトヲ忘ルヘカラス組織ノ實體ニ於テ唯一人ノ自然人ニ非サルカ故ニ之ヲ其合議體ナルモノト合シテ共和國體ト云フノミ觀念上ハ明瞭ニ區別セラルヘキモノタリ學理的ノ分類ハ須ラク君主國體合議體ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲ス國體及共同團體ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲ス國體ノ三ト爲スモノタラサルヘカラス希臘以來行ハルルトコロノ君主國體貴族國體及民主國體ト爲スノ分類ハ必スシモ之ト相該ルモノニ非スシテ又極メテ不正確ナル觀念タリ通常ノ說明ニ依レハ君主國體トハ一人ヲ主權者ト爲スノ國體タリ貴族國體トハ少數者カ主權者タル國體タリ其人民全體カ主權者タルモノヲ民主國體ト爲スト云フ然レトモ之ヲ國ノ政治上ノ實力ノ存スルトコ

及民主國  
常ノ三別  
ハ學理上  
正確ナラ  
ス

共和國體  
ナル名稱  
ノ批評

ロ又ハ政治上ノ理想ノ區別ト爲サハ或ハ可ナルトコロアルヘシト雖極メテ學理的ナラス人民全體ト云フト雖人民中ノ多數ヲ主權者ト爲スモノニシテ事實ニ於テ實權ヲ握ル者ハ極メテ少數ナルヘクシテ之ト貴族國體ト區別スル標準ハ政治上理想トスルトコロノ異ナルノ外ニハ求ムヘカラス加之人民一般ニ參政權ヲ附與シ統治權ノ總攬者ヲ人民ヨリ公選シタル者ヲ以テ組織スルヲ或ハ民主國體ト名クルカ如シト雖其成立シタル統治權ノ總攬者ハ一人ナル事アルヘク又合議體タルコトアルヘク又共同團體ナルコトアルヘシ直ニ人民全體カ統治權ノ總攬者タリト云フコト能ハス國體ノ區別ハ組織セラレタル統治權ノ總攬者ノ組織ノ區別ナリトスレハ其組織ノ政治上ノ原動力ノ如何ハ國體ノ區別ト爲スニ足ラス要スルニ國體ヲ分テ君主國體貴族國體及民主國體ノ三ト爲スハ學理上正確ナリト爲スコト能ハス  
貴族國體ト稱スルモノト民主國體ト稱スルモノトノ區別明瞭トナル能ハサルニ依リ之ヲ合一シテ共和國體又ハ民主國體ト稱シ君主國體ト相對セシムルハ近來廣ク行ハルルトコロナリ然レトモ其區別ノ標準ハ必スシモ明瞭ナ

ラスシテ學理的ナリト爲スコト能ハサルコトハ前述セルトコロニ依リテ明  
ナラン合議體ト共同團體トハ法理上全然異ナレリ之ヲ同一類ト爲スコト能  
ハス予ハ假リニ共和國體ノ文字ヲ用キテ其君主國體ニ非サルモノヲ概稱ス  
ルノミ其固有スル性質ハ統治權ノ總攬者ノ實體ニ於テ多數人ヨリ成ルコト  
之ナリ

ありすと  
してれす  
ノ國體  
分類

其分類既ニ不正確ナルカ故ニ從來君主國體ト民主國體トノ區別ヲ認ムル者  
ノ說甚タ明瞭ナルコトヲ得ス例ヘハ君主國體ト共和國體トノ區別ヲ說クコ  
ト最モ精細ナル者ト雖尙曰ク最高機關カ其固有ノ權利トシテ此地位ヲ有ス  
ルモノハ君主國ニシテ他ノ委任ニ依リテ最高機關タルハ民主國ナリト一種  
獨立ノ分類トスレハ可ナリト雖君主國ト云フモノノ觀念ト相距ルコトハ極  
メテ遠シト云フヘシ其他二三ノ説明アリ甚タ巧妙ナリト雖皆曖昧ナリ  
蓋シ國體ヲ分テ君主貴族及民主ト爲スハ本必スシモ學理的正確ヲ期シタル  
モノニ非サルナリ始メテ此分類ヲ爲セルアリストテレスノ如キ既ニ尙此他  
ニ暴君國體寡頭國體及衆愚國體ヲ數ヘタリ其漫ニ政治上ノ實勢ヲ名ケタル

混合國體  
ノ語ノ由  
來

君主國體  
ノ眞義

モノタルヲ知ルニ足ルヘシサレハ後ニ之ヲ加ヘテ神主國體ヲ舉クル者アリ  
又或ハ壓制國體ヲ舉クル者アルカ如キ學者多ク其非ヲ云フト雖若シ始メヨ  
リ學理上正確ナランコトヲ期スルニ非ストスレハ強チ排斥スヘキニ非サラ  
ン  
サレハ混合國體ト云フカ如キ曖昧ナル觀念ヲ掲ケ來ルカ如キ又固ヨリ其處  
タリトスヘキカ分類ノ標準既ニ不正確ナルカ故ニ其分類中ノ何レニ屬スル  
ヤカ不明ナル場合ヲ見ルヘキハ必至ノ結果ナリ例ヘハ古羅馬ニ在テチザ  
ルカ名ハ共和國ノ大統領ニシテ君主タルノ實ヲ行ヒタル佛蘭西ニ在テナポ  
レオンボナバルトカ一人最高ノ地位ヲ有シテ共和國ノ執政官タルノ名ニ安  
セシ近世英吉利カ國王ト國會ト合同シテ統治スルノ形勢アル之ヲ始ヨリ不  
正確ナル何レノ分類ニモ當ツルヘカラサルヲ見ルヤ遂ニ混合國體ノ目ヲ掲  
ケ來ルニ至レルナリ偶々以テ分類ノ不正確ナルヲ知ルベシ  
之ヲ要スルニ予カ君主國體ト共和國體トノ區別ハ必スシモ從來ノ説明ニ拘  
ハルモノニ非ス統治權ノ總攬者ノ實體ニ見テ一人ナルト數人ナルト(自然人

君主トハ  
何ソ

ノ數ノヲ別ツノミ其唯一人ノ自然人ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲スモノヲ君  
主國體ト爲ス  
唯一特定ノ自然人ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲スモノヲ君主國體ト爲シ斯ノ  
如キ唯一特定ノ人ヲ君主ト稱ス君主國ニ在テ君主ハ統治權ノ總攬者タリ國  
家ノ最高機關ニシテ國家ノ活動スル源泉タリ國家ノ意思ハ結局シテ君主ニ  
出テサルハナク統治權ノ行使君主ノ一人ニ統ヘラレ最終最高ノ決定ノ力屬  
セリ

君主國體  
ニ於ケル  
君主ノ地  
位

然レトモ君主國體ニ在テ君主ハ國家ノ機關タルコトノヲ忘ルヘカラサル  
ハ最早ヤ反復説明ノ要ナカラン君主國體ト云フカ故ニ君主ヲ統治權ノ主體  
タリト爲スニ非ス國土人民ヲ以テ君主ノ私產ト爲シ國家ト君主トヲ同一視  
シ國家ノ外又ハ上ニ君主ヲ置カントスル思想ハ君主國體ナル語ノウチニ當  
然包含スルトコロニ非ス君主國體ト云フハ國家ノ人格ト相排斥スル語ニ非  
ス國家ハ統治權ヲ有スル人格ニシテ其最高機關タルモノカ唯一人タルハ君  
主國體ノ國家ト云フナリ

君主國體  
ト立憲政  
體

君主ハ統  
治權ノ總  
攬者

君主ト國  
會

統治權ノ總攬者ナル觀念ノ大要及如何ナル機關カ最高タリトセラルヘキヤ  
ハ前節ニ之ヲ述ヘタリ唯一特定ノ人カ此位ニ居ルヲ君主國體ト爲ス君主タ  
ルノ徵標ハ國家活動ノ源泉此人ニ在リテ此人ナケレハ國家ハ活動ニ由ナク  
統治權ノ行使ハ結局此ニ統一セラレテ一國政體ノ變更ノ權カ此人ノ手中ニ  
在ルニ在リ近世ノ立憲政體ニ在テハ君主ノ外ニ國會ハ屢々國家意思ノ造成  
ニ強大ナル參與ノ權ヲ有セリ然レトモ之カ爲メニ必スシモ君主ハ統治權ノ  
總攬者タル地位ヲ失フト爲ス事能ハス國會ハ君主ト權力ヲ別ツニ非サルコ  
トハ前ニ統治權ノ不可分性ヲ說ケルトコロニ依リテ明カナルカ如シ若シ一  
國憲法ノ解釋トシテ君主國會共同シテ統治權ヲ總攬スルモノト爲スヘクン  
ハ其國ハ共和國體ナリ苟クモ此程度ニ至ラサルトキハ君主ヲ以テ統治權ノ  
總攬者ト爲ササルヘカラス君主國體タリト爲ササルヘカラス一國憲法カ如  
何程多クノ民主的原素ヲ交ユルモ一切ノ國家ノ意思ハ結局君主ニ源泉シ百  
般ノ統治ノ行動皆君主ノ一身ニ集中スルナラハ其ノ國ハ君主國體タリ國會  
及其他ノ機關カ國家意思ノ造成ニ如何ニ重要ニシテ範圍廣キ參與ヲ爲スト



認權體高テ  
ムアル更リ國者  
ルチノ政以機最  
チノ政以機最

雖、而シテ必スシモ全然君主ニ隷屬スルコトナク多少ノ獨立ナル行動ノ餘有  
ヲ有スト雖、其活動ノ原動君主ニ在リ其最終最高ノ決定カ究局獨リ君主一人  
ノ意思ニ係ルトキハ君主ハ獨リ統治權ノ總攬者タルナリ殊ニ多クノ場合ニ  
ハ國會ハ獨立機關ニ非スシテ原則トシテ直接ニ國家ノ意思ヲ自ラ發表スル  
コトヲ得ルモノニ非スシテ君主ト統治權ヲ分ツモノニ非ス統治權ノ行使ハ  
皆究局君主ニ統一セラル故ニ從テ君主國體ニ在テ君主ハ國ノ政體ヲ變更ス  
ルノ權ヲ有ス君主國ニ在テハ君主ノ外ニ此權ヲ有スルモノナキハ其獨リ統  
治權ノ總攬者タル所以ニシテ之實ニ君主國體ノ最モ正確ナル徵標タリ君主  
ノ外ニ政體變更ノ權アル者ヲ認ムルハ君主國體ニ非ス

### 第五節 立憲政體

政體ノ意義——國體ト政體トノ區別——國體ノ問題即統治權ノ總攬者タル機關ノ存在ハ國家觀  
念ノ要素タリ——政體ノ問題即統治權行使ノ方法形式ハ國家存立ノ要件ニ非ラス——國家組織  
ノ基本ニシテ統治權ノ源泉タル機關ト國家行動ノ結果タル機關トハ明白ニ區別セサルヘカラス  
——國體ト政體ト關スル謬說——政體ノ變更ハ國家ノ存立ニ影響セス——統治權行使ノ方法及

形式(政體)ヲ定ムルハ統治權總攬者ノ隨意ニ任ス——政體ト國體トノ關係——專制政體トハ何  
ソ——立憲政體ノ起源及其沿革——民主主義及法治主義——英國政治ノ體形ハ佛國ニ移リテ遂  
ニ歐洲諸國ニ傳播セリ——英國ノ政體ノ特色——もんですきーノ權力分立說ハ人民ノ自由ヲ確  
保スルカ爲メ君權ノ行使ヲ制限セントスルニ在リ——北米合衆國ノ憲法及一七九一年ノ佛國憲  
法——立憲政體ノ三神髓

政體ノ意

國體ト政  
別體ト政  
題即統治

統治權ノ總攬者ハ唯一ナラサルヘカラスシテ其ノ行使スルトコロノ統治權  
ハ一切ノ國家ヲ通シテ同一ノ性質ヲ有スルコト前ニ述ヘタルカ如シ然レト  
モ之ヲ如何ナル方法形式ヲ以テ行使スヘキヤハ統治權ノ性質上一定スルト  
コロナク現ニ國體同一ナルコトナシ苟クモ前ニ述ヘタルカ如キ統治權ノ行  
使ナランニハ如何ナル方法形式ニ於テ實行セラル、ト雖、其統治權ノ行使タ  
ルコトヲ害フコトナシ此統治權ノ行使ノ方法形式ヲ統治權ノ總攬者カ何人  
ナルヤノ問題ト區別シテ國ノ政體ト稱ス  
如上ノ意義ニ於テ國體ト政體トヲ區別スルハ憲法ノ法理ニ通曉スルカ爲ニ  
極メテ必要ナリ蓋シ國體ハ國家ノ根本ノ組織ノ問題ナリ抑モ國家ハ統治權  
力ヲ固有スル共同團體タル法律上ノ人格タリ而シテ共同團體タル人格ハ其

権者ノ總體  
ハ國ヲ存在  
スルニ要ス  
ルニ要ス

政體ノ即  
行使ノ形  
式ニ依リ  
テ立ルニ  
非ス

國家ノ組織  
ニ基テシ  
テ行政ノ  
機關ヲ設  
ケルニ由  
リテ立ル  
ニ非ス

意思ヲ發生表示スルトコロノ機關ヲ有スルニ依リテ完成スルコト前ニ詳説セリ若シ此ノ機關ナケレハ人格ナシ國家アルコトヲ得サレハ國家アレハ茲ニ此ノ如キ機關ノ存在スルハ觀念上ノ要件タリ此ノ如キ機關ハ國家ノ觀念ノ要素タリ國家ヲ組成スル要素ハ土地ト臣民ト統治權力ト云フト雖統治權力ハ固ヨリ抽象的ノ名義ニシテ之ヲ具體化する者ナカルヘカラサルカ故ニ之ヲ國家ヲ組成スル要素ハ土地ト臣民ト統治權力ト總攬者タリト云フモ亦同一ニシテ更ニ明白ナリ統治權力ノ總攬者ハ國家ノ凡百ノ意思ノ源泉ニシテ之レナケレハ國家ノ意思活動缺如スルノ機關タリ此ノ統治權力ノ總攬者ハ國家組成ノ要素タル事ハ又其他ノ機關ト區別スルノ要點ニシテ從テ何人カ統治權力ノ總攬者ナルヤハ直接ニ國家ノ組織ノ基礎ノ問題ニシテ此ノ基礎定マラサレハ國家ノ政體存スルコトヲ得サルナリ之レニ反シ政體ノ問題即如何ナル方法形式ニ於テ統治權力行使セラルルヤハ國家組織ノ根本ト毫モ相關スルコトナシ如何ニ定メラルルトモ爲メニ國家ノ組織ノ解體ヲ致シ國家ノ人格タル所以失ハルルコトナシ統治權力ノ行使ノ方法形式カ如何ニ定メラル

ヘキヤハ國家ノ人格タル性質ノ直ニ要求スルトコロニ非ス國家存立ノ要件ニ非ス政體ノ變革スルカ爲メニ國家モ亦更新スルコトナシ國體カ國家構成ノ基礎ノ問題タルトハ全然問題ノ本位ヲ異ニスルヲ知ルヘシ統治權力ノ行使ノ方法形式ト云フハ要スルニ統治權力ノ總攬者カ其總攬スルトコロノ統治權力ノ行使スルニ如何ナル機關ヲ設ケ如何ナル形式的實質的範圍ニ要務ヲ分配スルカ之レナリ此ノ如キ機關モ亦國家ノ機關タリ然レトモ之等ノ機關ハ明白ニ統治權力ノ總攬者ト區別スルコトヲ要ス之ヲ國體ト政體トヨ區別スルコト必要ナリト云フナリ等シク機關ナリ然レトモ彼ハ國家組織ノ基礎ニシテ此ハ國家行動ノ結果タリ此點ヲ明白ニ認メサル者ハ屢々國體ト政體トヲ混同スルノ説ヲ爲セリ曰ク何人カ統治權力ノ總攬スルヤモ亦統治權力ノ行使ノ方法形式ノ問題ノミ之ヲ區別スルノ必要ナシ假リニ之ヲ別テ論スルヲ説明上便利ナリトスルモ觀念上區別スルノ理由ナシト此種ノ説ハ往々ニシテ國家ノ人格ヲ否認スル論者ノ乘スヘキノ隙トナレリ曰ク君主ニ在テ君主ハ他人ニ依テ設定セラレタルモノニ非ス統治權力ノ行使ノ機關ニ

非スシテ其源泉タリ君主ハ統治權ノ主體ニシテ之カ機關ト區別セラルヘキ  
 モノタリト學者ノ國家ヲ人格トシ君主國ニ在テ君主ハ其機關タリト説ク者  
 其眞意義ヲ解釋セス徒ラニ雷同スルノミニシテ遂ニ君主タル統治權ノ總攬  
 者ト其然ラサルモノトヲ混同シ其弱點ヲ明白ニ例ヘハ國體ト政體トノ區別  
 ヲ非トスルカ如キ點ニ暴露シテ反對論者ニ乘セラレントス誠ニ非ナリ此ノ  
 如キ思想ハ實ニ君主ノ眞正ナル地位ヲ誤ルモノニシテ反對論者ノ憂フルカ  
 如ク君主國ニ於ケル君主ノ地位ノ不明ナルモノアルヲ致シ君主ノ尊嚴ヲ害  
 フモノアラントス予ハ唯學理ニ準據シテ國家ヲ人格ト爲シ君主ヲ其ノ機關  
 ト爲ス然レトモ之ヲ統治權ノ源泉ト爲スハ前縷述スルカ如シ此種ノ謬想ヲ  
 抱ク者ト同一視セラレサランコトヲ乞フ機關ノ語ハ童蒙ノ感ヲ惹起スルノ  
 患アラハ君主ニ在テハ他ノ語ヲ用ユルモ可ナリ統治權ノ總攬者ハ國家構成  
 ノ基礎タル要素ナリ之ヨリ生スル凡百ノ機關ハ統治權行使ノ機械ナリ手足  
 ナリ前ノ問題ハ國體ノ問題タリ後ノ問題ハ政體ノ問題タリ憲法ノ法理ヲ知  
 ルニハ此點ヲ明瞭ニ認識スルコト極メテ必要ナリ

政體ノ變更ハ國家ノ存立ニ影響セシム

統治權ノ行使方法及形式(政體)ハ總攬者ノ地位ニ依リテ定ムルハ統治權ノ總攬者ノ責任ニ關ス

政體ト國體トノ關係

之ヲ要スルニ國體トハ國家構成ノ基礎ノ態様ヲ云ヒ政體トハ統治權行使ノ方法形式ヲ稱ス國體ハ國體成立ノ基礎ニシテ變更スヘカラス之ヲ變更スレハ其ノ國家自身更新ス政體ハ何時ニテモ隨意ニ變更スヘシ爲メニ國家ノ存在ハ寸毫モ動カサルコトナシ

統治權ノ總攬者ハ國家意思ノ源泉タリサレハ一國ノ政體ヲ變更スルノ權ハ統治權ノ總攬者ニ屬スヘク此權ノ存在ヲ以テ統治權ノ總攬者タル究局正確ノ標徴ト爲スヘキコト前ニ説ケリ實ニ統治權ノ總攬者ハ一國ノ政體ヲ變更スルノ權ヲ有ス如何ニ統治權ヲ行使スヘキヤハ之ヲ總攬者タル者ノ隨意ニ定ムルトコロナラサルヘカラス

若シ之ヲ定ムルノ權アル者他ニ在リテ統治權ノ總攬者ハ一ニ之ニ依遵シテ統治スヘシト爲サハ統治權ノ總攬者タルノ觀念ニ反ス彼ハ實ニ統治權ノ總攬者ニ非サルナリ如何ナル機關ヲ設ケ之ヲ如何ニ使用スルヤ皆統治權ノ總攬者ノ定ムルトコロ如何ニ依ラサルヘカラス

君主國ニ在テ統治權ノ總攬者タル者ハ君主ナリ君主カ如何ニシテ統治スル

專制政體  
トハ何ソ

ヤ之レ君主國ニ於ケル政體ノ問題タリ國體ノ如何ハ政體ニ何等ノ要求ヲ有  
 スルモノニ非ス君主國タル性質ニ必然伴フヘキ政體アルコトナシ君主ハ如  
 何様ニ政體ヲ定ムルトモ君主國タルコト害ハルルコトナシ  
 君主カ如何様ニモ政體ヲ定ムルコトヲ得ヘシト雖、其ノ定メ方カ或特定ノ系  
 統ニ屬スルモノヲ立憲政體ト爲ス如何ナル政體ノ定メカ立憲政體ナルカハ  
 今述ヘントスルトコロナリ此特種ノ方法形式ニ非ス其他ノ君主カ隨意ニ定  
 メタル政體ハ之ヲ概稱シテ專制政體ト云フ更ニ何等ノ定ヲ爲サス隨時ニ隨  
 意ノ方法形式ニテ統治スルモ亦專制政體ナリ專制ト云フハ如何ニ政體ヲ定  
 ムヘキヤノ標準ノ始ラク定マラスシテ君主ノ專ヲ制スルトコロナルヲ意味  
 ス其特色ハ立憲政體ニ非サルコトニ在リ立憲政體ト稱セラルル統治ノ方法  
 形式ヲ標則トセサルコト專制政體ノ性質タリ  
 近世ノ文明諸國ハ極メテ稀ナル例外ヲ除ク外皆立憲政體ニ則レリ立憲政體  
 ノ流行ハ久シキ歴史ノ結果ニシテ一朝ノ故ニ非ス其如何ナル政體ナルヤハ  
 此始源ニ就テ之ヲ知ラサルヘカラス抑モ權力カ君主ノ一身ニ屬スルトキハ

立憲政體  
ノ始源及  
其ノ沿革

民主主義  
及法治主  
義

屢々其專横ヲ引キ致シ人民ノ財產身體ハ爲メニ常ニ危險ノ地ニ在ルノ勢ア  
 ルニ至ラントスルハ自然ノ狀勢タリ玆ニ於テ之ヲ防制節御セントスルハ古  
 來人ノ常ニ憂慮畫策セシトコロタリ近世ニ至テ自由人權ノ思想普ク行ハレ  
 一時人心ヲ支配スルニ至テ各般ノ事情ニ依リ此ノ如キ要求ハ益々痛切明白  
 ナルニ至レリ此要求ニ應シテ起レル二大思想ヲ民主主義及法治主義ト爲ス  
 民主主義ハ人民ヲ以テ國權ノ本源ト爲シ君主ハ其用人タリト爲スヲ根本  
 ノ思想トスルモノニシテ素ヨリ君主ノ權力ヲ以テ重大ナル制限ノ下ニ居ル  
 ヘキモノトスルモノタリ法治主義ハ國ノ統治ハ法ニ依遵シテ爲サルヘク放  
 慢不羈ナルコトヲ得ストスルモノ又始ヨリ君主ノ權力ヲ一定ノ制限ノ下ニ  
 置クノ思想タリ之等思想ノ詳細ナル沿革ハ之ヲ略ス之等思想ハ君主ノ權力  
 ノ制限ヲ主旨トスルモノニシテ自ラ時世ノ要求スルトコロニ應シ遂ニ萬國  
 民ノ政治思想ヲ支配スルニ至レリ唯之等思想ハ其精神上ノ勢力ノ極メテ旺  
 盛ニシテ之レカ爲メニ屢々人民ノ激烈ナル運動ヲ惹起シタルコトアルニ拘  
 ラス著明ニ實現セラル、ニ至ラサリシト雖、一般政治上ノ趨向ハ實ニ此ニ在

英國統治ノ形ハ  
佛國ニ移  
リテ遂ニ  
歐洲諸國  
ニ傳播セ  
リ

英國ノ政  
體ノ特色

もんで  
きんノ  
力分ノ  
ハ人民  
自由ノ  
保スル  
爲メカ  
行君權  
限セシ  
スルニ  
在リ

北米合衆  
國ノ憲法  
一七九  
一及一七  
九

リシナリ英國ハ立憲政體ノ母國タリ英國ニ在テハ歐羅巴大陸諸國ノ政治上ノ狀況カ搖蕩ノ裡ニ在ル間ニ既ニ人民權利ノ伸張ト國會ノ權勢ノ發展トニ依リテ自ラ着着トシテ此趨向ヲ實現シ夙ク立憲政體タルノ形様ヲ具スルニ至レリ此不文ニ唯實狀トシテ行ハレタル英國政治ノ體形ハ北米ノ英國殖民地ノ制度ニ採用セララルルニ至リ遂ニ佛蘭西ニ移リテ第十八世紀末年ノ憲法トナリ漸ク歐羅巴諸國ニ傳播スルニ至リシハ後ニ述フルカコトシ基ツクトコロハ英國ノ政體ニ在リテ近世一般文明諸國ニ流行スルトコロノ立憲政體即チ之レナリサレハ立憲政體ノ何タルヲ解セントスル者ハ今日行ハルルトコロハ必スシモ英國ト同一ニ非スト雖英國政體ノ如何ヲ必ス先ツ崇セサル可ラス英國政體ノ特色ハ其最主要ナルモノヲ舉クレハ國會カ國王ノ統治權ノ行使ニ強大ナル參與ノ權ヲ有スルコト及内閣カ國會ニ多數ヲ占ムル者ノ代表者ニ依リテ組織セララルコト之ナリ即君主ハ放ニ統治權ヲ行使スルコトヲ得サルコト要スルニ英國政體ノ中心點ニシテ其主旨ハ素ヨリ人民ノ自由ヲ保證スルニ在ルコトヲ疑ハス右ニ述ヘタル古來ノ要求ハ英國ニ於テ其

發現ヲ見タルナリサレハ英國ノ政體カ遂ニ諸國ニ蔓延スルニ至リシモノ云ハハ自然ノ趨勢タリ恰モ此勢ヲ助成シ後ニ立憲政體ノ基礎トナリシ思想ヲ鼓吹セシ者アリ佛蘭西ノ碩學モンテスキユウ深ク人民ノ自由ヲ伸張確保セシコトヲ念トシ英國ノ制度ヲ研究シテ權力分立ノ說アルニ至リシハ人ノ知ルトコロ又多大ノ影響ヲ人心ニ與ヘ如上ノ時勢ニ契合シテ近世立憲政體ノ流行ヲ致セリモンテスキユウハ英國ノ制度ヲ研究シ人ノ自由ヲ保障シ權力ヲシテ濫用セシメサラントスルニハ之レヲ一人ノ手ニ掌握セシメス數個ノ主體ニ之ヲ分割行使セシムヘシ英國人ノ自由ハ之ニ依リテ得ラル須ラク權力ヲ分テ立法司法及行政ト爲シ各獨立ノ主體ヲシテ施行セシムヘシト爲セリ要スルニ人民ノ自由ノ爲ニ君權ノ行使ヲ制限セントスルニ在リ彼ノ北米合衆國ノ憲法一七九一年ノ佛蘭西憲法ハ極端ニ此思想ヲ採用シ三權分立ノ主旨ニ基クコト著明ナリ後ニ諸國ニ傳播セルモノ此思想ヲ以テ立憲政體ノ基礎ト爲スモトヨリ權力ヲ分割スルハ統治權ノ唯一不可分ナル性質ニ反スルモノ之ヲ採ルコト能ハス法理ノ正確ナル理論ノ容レサルトコロタリ之後

ノ學者ノ普ク權力分立ヲ非トスル所以タリ加之之ヲ單ニ政治上ノ議論トスルモモンテスキユウノ云フカ如キ嚴格ナル權力分立ノ主旨ハ之ヲ實行スルコト能ハスサレハ此主旨ヲ最極端ニ採用セル如上ノ憲法ニ在テモ尙權力分立ハ幾多ノ潤色ヲ加ヘテ實行セラレタリ斯ク權力分立ハ理論上不可ナルノミナラス實際上モ行フヘカラサルトコロタリト雖前ニ述ヘタル人民ノ自由ヲ確保スルノ精神ハ此主旨ニ則ルノ制度ニ依リテ庶幾スヘシト爲サン所謂立憲運動諸國所在ニ起リ遂ニ近世文明諸國ハ皆立憲政體ヲ用ユルニ至レルナリ其立憲政體タル素ヨリモンテスキユウノ云フカコトキ嚴格ナル權力ノ分立ヲ採用シタルモノニ非スト雖此主旨ニ依リテ國家統治ノ權力ヲ大體ニ於テ立法、司法及行政ノ三ノ作用ニ別テ此三ノ異レル作用ヲ各特別ノ方法形式ニ依リテ行ハントスルモノ即近世ノ立憲政體ニ用キラル、三權分立ナリ各特別ノ方法形式ト云フハ要スルニ各特別ノ機關ニ依リテ之ヲ行フノ意タリ

立憲政體  
ノ三神髓

上述ノ沿革ハ極メテ概略ニ過キサレトモ如上ノ發達ノ跡ニ就テ考察スレハ立憲政體ト特ニ稱セラルルモノ其ノ精神主旨トスルトコロハ自由ノ確保ニ在リテ一ニハ統治權ノ行使ニ一定ノ規律アラシムコト二ニハ統治權ノ行使ニ民主的原素ノ加味スルコト三ニハ權力分立ノ主旨ニ基キテ統治權行使ノ方法形式ヲ定ムルコト之其諸國ノ立憲政體ト云フモノ各異レリト雖專制政體ト區別スルノ標準ニシテ此三ノ主旨ニ基ケル政體ノ定ヲ立憲政體ト爲ス國國ノ立憲政體ト云フモノ其差異決シテ小ナリト爲サス然レトモ皆此主旨ニ基ケルカ故ニ之ヲ立憲政體ト云フナリ

世ノ立憲政體ヲ論スル者或ハ曰ク憲法ヲ設ケ之ニ依リテ統治スルハ立憲政體ナリト汎ク憲法ト云フノ文字ハ甚々不當ナリト雖亦立憲政體ノ一面ヲ示スニ足レリ或ハ曰ク民選ノ國會ヲ設ケ國務大臣ノ責任ヲ認ムルモノハ立憲政體ナリト實ニ之レ立憲政體ノ特色ノ一タリ或ハ司法權ノ獨立行政權ノ獨立ヲ數ヘテ立憲政體ノ特色ト爲スアリ又當レリ依テ以テ立憲政體ノ何タルヲ知ルニ足ラン

## 第二章 憲法

### 第一節 法と國家

國家存在ノ理由如何——社會契約說ト歴史法學派——國家ノ存在ハ人類ノ共同生活ニ基因ス——秩序ト規律ハ強制ノ觀念ヲ要件トス——人類ノ本能性ハ國家組織ヲ要求ス——法ノ觀念——法ト國家トハ相互ニ要件ヲ成ス——法ノ存在ト國家存在ノ前後ヲ論スルハ非ナリ——權力及服從ノ觀念——法ノ本質——國家ニ對シテハ法アルコトヲ得ストスルノ說ハ非ナリ——國家權力ノ行動ハ規律秩序ノ觀念ト相容レサルモノニ非ラス——公法ト私法トノ區別——公法ハ國家權力ノ行動ヲ規律ス——關係說ハ公法ト私法ト區別スル正確ノ觀念ヲ缺如ス——公法ト私法トノ關係

國家存在ノ理由如何

國家ノ存在ハ一ノ事實ナリ然レトモ國家ナル共同團體カ一ノ命令強制ノ權力ニ依リテ結合セラレテ存在スルハ其レ自身正當ノ理由ヲ有セリ偶次ニ存スル事實現象ニ非ラス何カ故ニ人類ハ所在必ス國家ナル共同團體ヲ組成スルカ人類素ヨリ自由意思ヲ有シ其指導スルトコロニ從テ活動スル者ナリ自由意思ヲ有スル人類カ擇テ國家ヲ成ス所以アレハコソ國家ハ存在スルナリ

國家ノ存在ハ事實ニ相違ナケレトモ偶然無意味ノ事實ニ非ス國家ノ發生ハ事實ナリ然レトモ其存在ハ理由ヲ有セサルヘカラス

一時國家國法ノ歴史的研究ノ盛ナルヤ從來ノ國家ノ起源ヲ以テ神秘的又ハ哲理的説明ノ對象ト爲シタル反動トシテ國家ノ發生存在ハ唯一ノ事實ニシテ其間毫モ神秘的又ハ哲理的ノ因縁アルニ非スト爲シ之カ存在ノ理由ヲ跡スルコト止メリ然レトモ國家ノ發生存在カ一ノ事實ナリト云フハ自由意思ヲ固有ニ具備スル人類ノ何故ニ少クトモ將來此存在セル事實ヲ繼續セントスルカノ問題ニ對シテハ更ニ明白ニシテ満足スヘキ答案ヲ與フルモノニ非ス國家ノ存在ハ事實ナリト雖自然必至ノ事實ニ非ス國家ノ存在ハ事實ナリト雖既ニ過キ去リタル事實ニ非ス其存在ハ人類ノ自由意思ヲ以テ轉覆シ變更スルコトヲ得ヘキ事實ニシテ現在ニ存シ將來ニ繼續スヘキ事實ナリ然ラシニハ國家ハ其存在ノ理由ヲ有セサルヘカラス

然レトモ彼ノ歴史派カ之ヲ排斥シタル例ハ國家ノ存在ヲ神意ニ歸シ國家ノ存在ハ神ノ攝理ニシテ上帝ノ命令ニ依ル者ナリサレハ各個人類ハ之ヲ認

メ之ニ服従スルノ義務ヲ神ニ對シテ負フモノニシテ國家ノ存在スル理由ハ  
神ニ在リト爲スカ如キ思想ハ固ヨリ之ヲ採用スルコト能ハス

國家ノ發生シタル起源ノ事實ヲモ單純ナル事實ト認メス而シテ國家存在ノ  
理由ノ根據ト爲セル社會契約說ハ國家ノ起源及ヒ存在ノ理由ノ研究ヲシテ  
盛ナルニ至ラシメタルモノニシテ近世最モ著明ノ思想タリ歴史派ハ力ヲ極  
メテ此思想ヲ排斥ス蓋シ社會契約說ハ自然法學ノ時代ニ於テ苟モ法的現象  
タル國家ノ起源モ亦法的タリト爲ササルヘカラストスル一種ノ獨斷ヲ基礎  
トスルモノニシテ國家及ヒ法ノ觀念ヲ過マルモノ始メヨリ誤謬ノ見解タリ  
歷史上ノ事實ニ於テ社會契約說ノ云フカ如キ人類相集マリテ相約束シ國家  
ヲ組成スルニ至リシ跡毫モ證據ノ徵スヘキナク又之ヲ想像スルコト能ハス  
ト云フハ必スシモ適切ナル反駁ト爲スコト能ハストスルモ後ニ述フルカ如  
ク國家ノ觀念ナケレハ法ヲ理會スルコト能ハサル關係ニ在ルモノヲ其法上  
ノ一現象タル契約ヲ以テ國家ノ存立ノ始源ヲ說明セントスルハ前後ヲ轉倒  
セルモノ明ナル思想ノ誤謬タリ加之契約說ハ未タ以テ各個人類カ永ク國家

ノ支配ノ下ニ服従スヘキ理由ヲ說明スルニ足ラス吾人ハ原始ノ契約ノ當事  
者ニ非ス

國家ノ存在スルハ蓋シ人類ノ生存ト發達力之ヲ必要トスレハナリ人類ノ生  
存ト發達トハ共同生活ニ依テ最モ良ク遂ケラル共同生活ハ一定ノ秩序ト規  
律ナケレハ永續スルコト能ハス一定ノ秩序ト規律ハ國家組織ニ依リテ獨リ  
維持セラルヘキカ故ニ人類ハ國家ヲ成スナリ蓋シ秩序ト規律トハ之ヲ強制  
シテ實行スル力ナケレハ維持セラルル能ハス秩序ト規律ノ觀念ハ既ニ強制  
シテ維持セラルルコトヲ要件トサレハ人類ハ強制組織ヲ其生存ト發達ト  
ノ爲ニ必要トスト云フヘシ人類カ國家ヲ組成スル所以ノ理由茲ニ在リ人類  
カ偶然多數ニ集合シテ存在スル事ハ其結果ハ人類ノ滅亡ナリ人類カ生存發  
達セントスルニハ一定ノ秩序ト規律ノ下ニ生存セサルヘカラスト國家組成ノ  
下ニ生存セサルヘカラストサレハ國家ハ人類生存ノ要件ナリ人類素ヨリ自己  
保存ノ本能性ヲ具有シ又擴充シテ種族保存ノ本能性ヲ有セリ之ヲ以テ生存  
競争ノ裡ニ適者トシテ生存ス此本能的衝動ニ依リテ人類ハ其自由意思ヲ以



法ノ觀念

テ擇テ其生存ノ最良ノ條件タル國家ヲ組織スルニ至ル既ニ組織セラレタル  
國家ヲ存續センコトヲ努ム  
之レ國家ノ存在スル所以ノ理由タリ人類ノ生存發達ハ一定ノ秩序ト規律ヲ  
要シ秩序ト規律ハ國家アルニ非サレハ維持シテ行ハレサルカ故ニ國家アル  
ナリ此秩序ト規律ヲ法ト云フ法ハ人類ノ生存發達カ要求スルトコロノ秩序  
規律ナリ之ヲ維持スル者ハ國家ナリ

法ト國家  
トハ相互  
ニ要件ナ  
成ス

故ニ法ハ觀念上國家ヲ離レテ理會スルコト能ハサルコトヲ性質トス又國家  
アリテ法ナキコトナシ國家ト法トハ一ナケレハ他モ亦之ナキ觀念ナリ法ア  
ラシムルカ爲ニ國家アリ而シテ國家ナケレハ法ナシ社會ノ秩序規律ハ自然  
ニ存在スルコトヲ得ルモノニ非ス若シ強テ自然ニ存在スト云フナラハ自然  
ニ國家カ成立スルニ至ルト云ハサルヘカラス國家ナケレハ法ハ維持セラル  
ルコト能ハス國家ヲ組織シ強制シテ維持セサレハ法アルコト能ハス法ト國  
家トハ相互ニ要件ヲ成ストコロノ觀念ナリ

法ノ存在  
ト國家存

在ノ前後  
ヲ論スル  
ハ非ナリ

コロノ問題ナリ一派ノ學者ハ國家以前ニ法アリト爲セリ法律現象タル國家  
ハ法ナクシテ發生スルコト能ハスト爲スナリ彼ノ社會契約說ハ此思想ヲ包  
含セリ近時又此說ヲ爲ス者ナキニ非ス之ニ反對スル學者ハ法ハ國家ノ制定  
スルトコロナルカ故ニ國家ハ事實トシテ法以前ニ在リト認メサルヘカラス  
ト此問題カ歴史ノ事實上國家ニ法ノ發達ノ跡ニ就キ其果シテ國家ノ前ニ法  
アリシヤ否ヤヲ定ムルニ在リトスレハ吾人ハ之ヲ定ムル歷史上ノ材料ノ完  
備ヲ待タサレハ之カ答案ヲ提出スルコト能ハス一派ノ學者ハ此ノ如キハ法  
學ノ適當ナル研究ノ範圍ノ外ニ在リト爲セルハ甚々當レリ若シ之ヲ觀念上  
ノ問題ト爲シ法前ニ在リト爲スヘキカ國家前ニ在リト爲スヘキカヲ問フモ  
ノナリトスレハ此兩極ノ答案ハ共ニ誤レリト爲ササルヘカラス少クモ僅ニ  
眞理ノ一部ヲ云フモノト爲ササルヘカラス何トナレハ法ハ國家アリテ始メ  
テ存スルコトヲ得ルモノナルニ之ヲ國家以前ニ在リト爲スハ此ノ觀念ニ反  
シ國家アレハ茲ニ法アルヲ性質トスルニ法以前ニ國家アリト爲スハ國家ノ  
義ニ合ハサレハナリ歴史ノ事實ハ明瞭ナラス然レトモ觀念トシテハ國家ア

レハ茲ニ法アリ法アレハ茲ニ國家アリト爲ササルヘカラス共ニ其始源ヲ同  
 ウスルノ觀念タリ

權力及服  
 從ノ觀念

國家ハ法ノ前ニ在リトスルハ國家ハ究竟一ノ事實ニシテ法ノ上ニ卓越シ法  
 ノ支配ヲ受クルモノニ非ストスル思想ニ屬スルモノナリ然レトモ此ノ如キ  
 思想ハ既ニ誤レリ固ヨリ國家ハ一ノ事實タリ然レトモ之ヲ前ニ述ヘタルカ  
 如ク國家ハ獨立唯一ノ目的ト意思ト有スル共同團體ニシテ法律上之ヲ主  
 張スルコトヲ得ル人格タリ加之事實ハ必スシモ法ト相排斥スル觀念ニ非ス  
 シテ却テ事實ハ法ノ基礎タリ法ニシテ事實ニ基カサルハナク事實ハ斯テ法  
 ノ一部タリ國家ハ一ノ事實ナリ然レトモ斯ル事實ハ常ニ人類行動ノ規律秩  
 序ノ一部ヲ成シ根本ニ於テ上ニ述ヘタル意義ノ法タル性質ヲ具存ス又國家  
 刃權力ヲ以テ臣民ニ臨ミ臣民力之ニ服從スルハ本ト單純ナル事實タリトス  
 ルモ其抵抗スヘカラサル事實ニシテ之ニ依遵セサルヘカラサルノ信念カ深  
 ク人心ニ入ルトキハ此事實ハ法タル性質ヲ帶フルニ至ル此點ハ國家ヲ理會  
 スルニ極メテ重要ナルトコロナリ國家ヲ以テ本來一ノ事實ト爲シ國家カ法

ヲ作テ自ラ法ノ渦中ニ入ルニ及テ法上ノ現象タルニ至ルト爲シ又ハ更ニ明  
 瞭ニ國家ノ權力ト之ニ對スル服從ハ事實ノ關係ニシテ國家カ法ヲ設ケテ之  
 ヲ規律シ自カラ制限スルトキハ變シテ法律關係ト爲ル法律關係トシテハ權  
 力服從ノ語ヲ以テ寫スコト能ハス最早ヤ權利義務ノ關係ナリト爲スカ如キ  
 ハ重大ナル誤解ノ分子ヲ含ムコト上述ノ論理ニ依リテ明カナラン國家ノ權  
 力ト之ニ對スル服從カ其自身法律關係ナリ先ツ此事實ハ自然界ノ現象ノ如  
 ク力ヲ以テ動カシ得サル事實ニ非ストスルモ苟モ人類カ共同生活ヲ成サン  
 トスル以上ハ避クヘカラサル事實ニシテ人類ノ本性上當然存スル事實ト云  
 フヘク少クモ同朋社會ノ當然依遵スヘシト認ムルトコロノ事實タリ此事實  
 ハ到底背反スヘカラス變更スヘカラス人類ノ行爲ノ規律トシテ最モ著明ナ  
 ルモノタラン加之權力服從ノ關係ハ人類ノ存在ト共ニ消長ナク實行セラレ  
 維持セラレ明瞭ナル秩序規律ノ一部ヲ成セリ既ニ然ラハ權力ハ事實上ノ關  
 係ニ止ラス國家ハ單ナル事實ニ非ス既ニ法ノ範圍ニ屬スルトコロタリト云  
 フヘシ

國家ニ對  
シテハ法  
アルコト  
ヲ得スト  
ハスルノ  
非ナリ

國家ハ其權力ニ依リテ已ニ服從スル人類行爲ノ規則ヲ定ムルコトヲ得ルモノ  
 之法タリ臣民相互ニ其目的又ハ利益ヲ意思ヲ以テ主張スルコトヲ得ル範圍ヲ  
 定メ依テ以テ其生ヲ遂ケシメント期ス然レトモ國家ハ自ラ法ノ規律ノ下  
 ニ立ツ事ヲ得ル者ナリヤ換言スレハ國家ニ對シテ法アル事ヲ得ル者ナリヤ  
 國家ハ命令スレトモ自己ニ對シテ命令スト云フハ矛盾ノ思想ナリ國家ハ如  
 何ナル法ヲモ自由ニ廢止變更スルコトヲ得ルカ故ニ國家ニ對シテ法ナルモ  
 ノ存在スルコトヲ得ストスルノ理由ニ依リテ消極的ノ答案ヲ與フル學者今  
 尙少カラス然レトモ斯クノ如キハ法ノ本質ニ就テ既ニ正確ナル見解ヲ缺ク  
 モノト云ハサルヘカラス法ハ人格タルノ行爲ノ規律秩序ナリ規律秩序ト云  
 フハ空名ニアラス素ヨリ行ハレサレハ法タル性質ヲ有スルコトナシト雖其  
 行ハルル所以ハ社會ノ規律秩序タル性質ノウチニ存ス若シ適當ニ規律秩序  
 タル性質ヲ具備スルナラハ之ヲ必要トスル社會ハ諸般ノ原因ニ依リ心理的  
 作用ニ依リ之ヲ行ハルルコトヲ保證ス換言スレハ其法タルノ確信カ社會一  
 般ノ人心ニ存スレハ法トシテ行ハル之レ法ノ本質ナリ必スシモ之ヲ制定ス

國家行動力  
ノ規律秩序  
ハ觀念トシ  
テ相容レサ  
ルモノニ  
非ス

ル者カ其支配ヲ受クル者ノ外ニ在リテ形式的ニ不動ノ性質ヲ有セサレハ法  
 ニ非スト爲サス國家ニ對スル法ハ又國家ノ定ムルコトニシテ國家ノ之ヲ  
 動かスコトヲ得トスルモ國家權力ノ行動ハ規律秩序ノ觀念トハ相容レサル  
 モノニ非スシテ國家ノ行動ニモ亦規律秩序アルコトヲ得ヘク而シテ其一タ  
 ヒ規律秩序タリシ上ハ國家ハ之ヲ變更セサル限リハ之ニ依遵セサルヘカラ  
 ス若シ之ニ依遵セサレハ規律秩序ノ背反モ亦爲シ得ルトコロタラント雖背  
 反ハ變更ニ非ス背反ト云フ既ニ其規律秩序タルヲ示セリ國家ハ之ヲ變更ス  
 ルコトヲ得ト雖之ヲ變更セサル限リハ之ニ依遵セサルヘカラサル規律秩序  
 タル法ノ觀念ニ於テ缺クルコトナシト爲ササルヘカラス加之開明ノ社會ニ  
 於テハ國家ニ對スル一定ノ法カ存在シ行ハルルコトヲ確信セリ其確信ハ社  
 會開明ノ程度ニ依リ一ナラスト雖今日ニ至テハ其範圍ハ著シク擴張セラレ  
 國家ニ對シテ規律秩序ノ存スルコトノ確信普ネシ又之ヲ前ニ法ノ一部タリ  
 ト説ケル事實ハ國家ヲ拘束シテ其行爲ノ規律秩序タル性質ヲ有スルコトハ  
 何人モ否マサルトコロタラン之ヲ要スルニ法ノ本質上國家自身ニ對スル法

ノ存在スルハ之ヲ認メサルヘカラス唯近世ノ國家ハ其法タル性質ヲ確實ナ  
ラシメンコトヲ努ム立憲政體ノ目的ノ一ハ此ニ在リ然レトモ其目的ハ必ス  
シモ的確ニ達セラルルコト能ハス或ハ極メテ薄弱ナルモノアリ然レトモ之  
ヲ以テ法ニ非スト爲スコト能ハサルナリ

國家ノ權力ノ行動ハ既ニ法ヲ以テ規律スルコトヲ得ヘク之レヲ規律スルカ  
故ニ權力タルコトヲ失ハス此種ノ法モ亦法タル性質ヲ具有スルニ於テ缺ク  
ルトコロナキハ右ノ如クニシテ彼ノ意思ノ對等ナル私人相互ノ行為ノ規律  
秩序タルモノト總括シテ一ノ法タル概念ノウチニ列スルコトヲ得然レトモ  
國家ノ權力ノ行動ニ關スル法ハ之ヲ私人相互ノ關係ヲ定ムル法ト區別スル  
コト研究ノ目的ニ極メテ便宜ナリ此標準見地ヨリシテ法ヲ區別シテ公法ト  
私法ト爲ス蓋シ二者ハ規律スル關係カ全然異ナレリ私法ノ規律スル關係ハ  
國家ノ權力ニ服従スル私人タルノ關係ナリ無權力者間ノ關係ナリ個人ハ國  
家ノウチニ於テハ無權力ナルコトヲ性質トシ皆唯一ノ國家ノ權力ニ平等ニ  
服従シテ一人ノ意思ヲ以テ他人ノ意思ヲ支配スルコトヲ得ス一ニ國家ノ定

公法ト私  
法トノ區  
別

ムル所ニ依リテ行動シ其規律ハ又國家ニ依リテ維持セラレ實行セラル私法  
ハ即無權力ナル平等者間ノ規律タリ公法ハ之ニ反シテ右說ケルガ如ク國家  
ト之ニ服従スル者トノ關係ヲ定ムルモノニシテ平等者間ノ關係ヲ定ムルモ  
ノニ非ス權力服従ノ優劣者間ノ規律タリ私法ニ在テハ相對スル二人ノ關係  
ハ一人ノ意思ニ依テ定マラス公法ニ在テハ獨リ一方タル國家ノ定ムルトコ  
ロタリ國家ハ之ヲ相手方ノ意思ニ拘ラス強制シテ實行スルコトヲ得此關係  
ニ於ケルト彼ノ關係ニ於ケルト其規律スル法ハ自ラ性質ヲ異ニセサルヲ得  
ス各種ノ規律セラレタル法律關係モ亦公法ニ於ケルト私法ニ於ケルト異ナ  
ラサルヲ得ス之ヲ解スルニ等シク法ト云フト雖自ラ別個ノ見ヲ以テセサル  
ヘカラス之レ公法ト私法トヲ區別スル所以ナリ國家ノ權力ノ行動ノ法ハ公  
法ナリ

公法ノ特質ハ之ヲ要スルニ權力服従ノ關係ノ規律タルニ在リ之ヲ些モ權力  
ノ原素ヲ容レサル私法ト區別スサレハ公法ハ國家ト私人トノ關係ヲ規律ス  
ル者ナリトスル説明ハ國家ノ外ニ權力ヲ有スル者之ナキカ故ニ強テ大ナル

公法ハ國  
家權力ノ  
行動ヲ規  
律ス

關係說ハ  
公法ト私  
法ト區別  
スル正確  
ノ觀念ヲ  
缺如ス

誤ニ非ストスルモ區別ハ性質ノ異ニ之ヲ求メサル可ラサルニ唯機械的ニ外  
形ニ就テ國家ト私人トノ關係ト云フハ何カ故ニ之ヲ私法ト區別スルカノ理  
由ヲ附加スルニ非サレハ區別スル所以明カナラスシテ區別トシテ極メテ學  
理的ナラスト云フヘシ現ニ國家ハ屢々自ラ權力ノ高キヨリ下リテ私人ト平  
等ノ地位ニ立テ私人相互ノ規律ヲ受クルニ當リ此場合ニモ私法ハ變シテ公  
法トハナラス何トナレハ其規律スルトコロカ權力服從ノ關係ニ非サレハナ  
リ性質上ノ差異ヲ示ス語ヲ以テ區別ヲ爲ササルトキ之ヲ公法ト爲スカト云  
フノ反問ニ遭遇スヘシ又以テ此説明ノ不完全ナルヲ知ルニ足ラン從來國家  
ニ二個ノ人格アリト爲シ國家ノ權力ノ主體トシテ行動スル場合ヲ特ニ國家  
ト爲シ私人ト對等ニ關係スルハ國家ニ非ス國庫ナリトセリ此觀念ニ從ヘハ  
國家ト私人トノ關係ノ法ト云フト權力服從ノ關係ノ法ト云フハ範圍ニ廣狹  
ナキヲ得ヘシ然レトモ國家カ私人ト平等ノ地位ニ立ツ場合モ同一ノ國家タ  
リ同一ノ人格タリ同一ノ目的ノ主體タリ國家カ之ヲ利トスルカ故ニ暫ク之  
ニ從フノミサレハ國家ト私人トノ關係ノ法ト云フハ正確ヲ缺ケリト云ハサ

公法ト私  
法ト區別  
スル正確  
ノ觀念ヲ  
缺如ス

ルヘカラス

公法ト私法トハ之ヲ區別スヘキコト斯クノ如シ然レトモ公法ト私法トハ極  
メテ密接ノ關係ヲ有スルコトハ深ク説明スル迄モナカラン私法ハ國家ニ服  
從スル私人相互ノ關係ヲ規律スルモノナリ此ノ如キ私法ノ存在ハ權力服從  
ノ關係ノ存在ヲ基礎トス國家ナケレハ法ナシ國家カ獨リ權力ヲ己ニ統ヘ私  
人ヲシテ皆等シク無權力タラシムルニ於テ天然ニ不平等ナル私人ハ法律上  
平等タリ其ノ行爲ノ規律ヲ定ムル者ハ國家ニシテ國家カ獨リ權力ヲ有シテ  
之ヲ定ムルカ故ニ私人ハ相互ニ意思ヲ主張スルコトヲ得而シテ之ヲ維持シ  
之ヲ實行スルハ又國家ノ力ニ依ル私人ハ素ヨリ無權力ナリ自己ノ要求ヲ自  
己ノ力ヲ以テ主張シ實行スルコトヲ得サルモノ國家組織ノ本質タリ國家ニ  
訴ヘテ國家ノ力ニ依リテ之ヲ主張シ實行ス之ヲ要スルニ私法ハ國家之ヲ定  
メ國家之ヲ維持シ國家之ヲ實行ス其制定其維持其實行ニ就テ國家カ定ムル  
所ハ實ニ公法ノ一部タリ國家ハ如何ナル方法形式ヲ以テ法ヲ定ムルカ如何  
ナル手段ヲ用キテ之ヲ維持シ之ヲ實行スルカノ定ハ重要ナル公法ノ部分タ

リ而シテ此ノ公法ナケレハ私法アルコト能ハス私法アリト雖私人ハ私法ニ依リテ與ヘラレタルコトヲ主張シ之ヲ實行シテ其利益ヲ享有スルコト能ハス公法ハ私法ノ基礎ニシテ又私法ノ手段タリ學者ノ公法ト私法トノ關係ヲ論シテ助法ト主法タリト爲ス者アリ公法ハ必スシモ私法ノミヲ目的トスルモノニ非サルカ故ニ必スシモ正確ナラス個人主義ニ偏スルノ嫌アリト雖巧ニ二者ノ關係ヲ解スルモノト云フヘン公法ナケレハ私法ナキナリ公法ナケレハ私權ナキナリ之ヲ主張シ實行スルコトヲ得サルナリ汎ク云ヘハ國家ハ法ト權利ノ源泉ニシテ實ニ其之アルノ基礎タリ

## 第二節 憲法

廣義ニ於ケル國法——狹義ニ於ケル國法——憲法ノ所屬——實質的憲法ノ範圍——憲法ヲ立語ノ用例ハ深ク根底スル思想ニ基因ス——憲法ノ範圍タルニ大要部——憲法ト行政法トノ分界——形式的意義ニ於ケル憲法——憲法ノ淵源——成文法——不文法——慣習法トハ何ゾ——慣習法ニ關スル諸説——事實ハ人類ノ行動ヲ規矩ス——事物ノ本質ヲ知ルハ法ノ規律ヲ知ル以所ナリ——進化ノ法則ハ法ノ基礎ヲ成ス——社會心意トハ何ゾ——社會心意ハ人類行動ノ有力ナル

規律タリ——社會心意ト法律的確信——社會心意ノ發展ハ反テ支配力ノ確實ナルヲ證ス——社會心意ノ内容ハ必シモ正當ナルモノニアラス——社會心意ト人類ノ理性——法ノ解釋トハ法ニ對スル人類ノ心理的作用ヲ云フ——法ノ解釋ノ第一義ハ法ノ文義ヲ探究スルニアリ——法ノ解釋ノ第二義ハ事物ノ本質、社會心意及人類ノ理性ヲ探究シテ論理的ニ法ノ規律ヲ發見スルニ在リ——慣習ハ國法解釋ノ資料ニシテ國法ノ一分ニ非ラス

廣義ニ於ケル國法

國家權力ノ行動ヲ規律スルノ法ハ公法タリ一ニ之ヲ國法トモ云フ國際公法モ亦公法ノ名アリ之ト區別スルカ爲ナリ  
 國法ハ又幾多ノ部門ニ分カル刑罰法ハ國法ニ屬セリ刑罰ナル國家權力ノ行動ノ規律タリ國法タル性質ヲ有ス然レトモ刑罰法ハ夙ニ分化發達シテ獨立ノ一科ヲ成セリ民事及ヒ刑事ノ訴訟法ハ國家カ裁判スル方法形式ヲ定メテ國家ノ行動ヲ規律スルノ法タリ又國家ニ屬シ而シテ獨立ノ一科ヲ成スハ相同シ刑罰法及民事刑事訴訟法ハ一括シテ司法法ト名クル者アリ司法法ハ專制時代ニ在テ既ニ法タル形態ヲ有シ法ノウチニ獨立ノ系統ヲ成セリ故ヲ以テ其國家權力ノ行動ノ法タルハ一ナリト雖之ヲ通常國法ヨリ除キ法ノ殘リノ部分ヲ特ニ國法ト稱ス

近時ニ至リ行政法ハ又國法ノウチニ獨立ノ一科ヲ成スニ至レリ舊時ニ在テ行政ノ區域ニハ司法ニ於ケルカ如ク國家權力行動ノ法ト見ルヘキモノナリ國家ハ唯リ便宜ノ命スルトコロニ從ヒ事ニ臨ミ要ニ應シテ行動セルモノ立憲政體ノ樹立セラレ法治行政ノ原則行ハルルニ至リ行政ノ行動ニ關シテモ亦法アルヘシトセラルルニ至リ行政モ亦法ニ依遵スルニ及ヒ行政法ナル一ノ獨立ナル系統ノ法アリトセラレ茲ニ行政法起リ國法ノウチニ獨立地位ヲ有スルニ至レリ

狹義ニ於ケル國法

是ニ於テ國法ハ又其範圍ヲ縮少セリ此殘リノ部分ヲ更ニ新ニ國法ト稱スルコト通常行ハル又ハ憲法トモ稱ス予輩カ今ヨリ研究セントスルトコロハ此最狹義ノ國法又ハ憲法ニ屬ス

憲法ノ所屬  
實質的憲法ノ範圍

憲法ハ國家權力行動ノ法ノ全部ヨリ所謂司法法及行政法ヲ除キタル殘リノ部分タリ之ヲ積極的ニ云ヘハ第一ニ國家ノ根本的組織ノ法ハ憲法ニ屬ス國家ハ土地人民ト統治權トヲ要素トスルコト前ニ說ケリ土地及人民ハ統治權ニ對シテ如何ナル法律上ノ關係地位ヲ有スルカ次ニハ國家構成ノ要素タル

統治權ノ總攬者ハ何人ナルカ即チ前ニ說ケル國體ノ如何ハ素ヨリ憲法ノ定ムルトコロタリ此土地人民及統治權ノ總攬者ハ一切ノ國家ヲ通シテ存スルトコロノ國家ノ根本的構成ノ要素タリ其政體カ立憲政體タルト專制政體タルコトヲ問ハス皆有スルトコロニシテ憲法ノ此部分ハ如何ナル國ニモ存在セサルコトナシ然レトモ專制政體ノ國ニ在テハ此以上ニ憲法ナシ何トナレハ統治權ノ行使ノ方法形式必スシモ定マルモノナケレハナリ之ニ反シ立憲政體ノ國ニ在テハ統治權ノ行使ノ方法形式ヲ一定シ定マルル規律ニ從ハシメシコトヲ主旨トスルカ故ニ憲法ハ獨リ國家ノ構成ノ如何國體ノ如何ノ定メノミナラス更ニ統治權ノ行使ノ方法形式ノ定メヲ包含ス立憲政體ノ國ニ在テハ憲法ハ其第二部トシテ政體ノ規定ヲ有セリ

或ハ立憲政體ノ國ニ於ケル政體ニ關スル定メノミヲ以テ憲法ノ全部タリト爲ス者アリ語ノ沿革セルトコロハ實ニ立憲政體ノ規定ヲ以テ憲法ト爲ス佛蘭西ノ人權宣言以來憲法トハ立憲政體ノ規定ヲ意義セリ人權宣言ニハ權力ノ分立ノ確定セラレサル社會ハ憲法ヲ有スルモノニ非スノ句アリ爾來人權

憲法ヲ用テ  
深ク根柢  
ハ深ク根柢  
スニ基固

宣言ヨリ沿革シテ諸國ニ憲法ト稱セラルルモノハ皆立憲政體ヲ定ムルモノ  
ニ外ナラス立憲ノ文字既ニ之ヲ推スヘシ  
歐羅巴ノ學者憲法ヲ以テ唯リ立憲政體ノ定メタリト爲シ國體ノ定メヲ顧サ  
ルモノ實ニ如上ノ沿革ニ依ル然レトモ斯ノ如キ語ノ用例ノ起原セルモノハ  
唯タ語ノ用例ノ問題ニ非スシテ深ク根柢スルトコロノ思想ニ基ケリ立憲運  
動ノ盛ナルヤ佛蘭西ニ於ケル政治上ノ思想ハ人民ヲ以テ主權ノ本體ト爲セ  
ルコト人ノ普テ知ルトコロニシテ後ノ佛蘭西憲法ヲ始メ諸國ノ之ニ倣ヘ  
ルモノ皆多クハ人民ヲ以テ主權ノ本體ト爲ス而シテ其人民ヲ以テ主權ノ本  
體ト爲スハ或特定ノ其國ニ就テ之ヲ云フニ非ス理論上苟モ國家タルモノ  
ハ皆人民カ主權ノ本體タルコトヲ本質トスト爲スモノタリ國家ヲ人格トス  
ルノ學說ハ固ヨリ正當ナリト雖之民主主義ノ圓熟セルモノタリ既ニ人民ヲ  
以テ主權ノ本體ト爲ス一切ノ國家皆然リト爲ス最早國體ノ問題ナシト爲ス  
モノ實ニ彼等ノ思想ナリ名ハ君主ト云フト雖大統領ト云フト雖皆人民ノ役  
人ナリ君主國ト云フト雖共和國ト云フト雖皆民主國タリ君主ト大統領トノ

區別ハ任期アリト否トノ區別ナリト云ヘルハ此思想ヲ最モ露骨ニ云ヒ表セ  
ルモノタリ此思想ニ從ヘハ君主ト共和國トノ區別ハ如何ニシテ統治權カ行  
使セララルヤノ予カ所謂政體ノ一部ニシテ之ト區別セラルヘキ問題ニ非ス  
君主及大統領ノ組織權限ハ立憲政體ノ一部タリ既ニ然リ故ニ素ヨリ國體問  
題ナシ國體ノ語ヲ用ユル者アリト雖政體ト區別シタル意義ニ非ス憲法ヲ以  
テ立憲政體ノ定メト爲スハ此ノ如キ思想ノ當然ノ論結タルナリ  
前ニ國體ト政體トヲ區別スルノ肝要ナルコトヲ說ケリ更ニ一言ヲ附加ヘテ  
誤解ヲ防クコトヲ要ス國體ノ如何ハ國體ノ結果タル事實ナリ學理ニ非  
ス人民ヲ以テ主權ノ本體ト爲スカ如キ理論上君主カ統治權ノ總攬者タリ或  
ハ然ラスト爲スニ非スシテ何人カ統治權ノ總攬者タルモ學理ニ於テハ差支  
ナシ國ニ依リテ君主タルコトアルヘク人民タルコトアルヘシ特定ノ國家組  
織ノ實狀ヲ見テ或ハ君主ヲ統治權ノ總攬者ト爲シ或ハ然ラスト爲ス客觀的  
ノ事實ニシテ學理ヲ以テ曲クヘキコトニ非ス國體論ハ事實ノ說明ニシテ理  
論ノ演繹ニ非ス國體異ルヲ得ヘキコトトシテ概括的ノ推理ヲ爲シ得ヘキ原



則ニ非ス而シテ國體ノ如何即統治權ノ總攬者カ何人ナルヤハ國家構成ノ根本ノ問題ニシテ之ナケレハ國家アルコトヲ得サル機關ナルカ故ニ其變更ハ國家ノ更新タリ政體ハ其統治權ヲ行使スル方法形式ノ定メナリ國家構成ノ根本ニ非ス其變更ハ國家ノ存立ニ些ノ影響ヲモ與フルモノニ非ス云ハハ國體ノ上ニ加ヘラレタル色彩ナリ塗リ更ウルトモ國體ハ變更アルコトナク國家ハ依然タル舊國家ナリ國體ハ國家カ舊國家タル限リハ變更スルコトヲ得ス政體ハ如何様ニモ塗リ更ウルコトヲ得ルコトヲ性質トス國體ト政體トハ區別セラルヘシ地色ハ加ヘラレタル色彩ノ一部ニ非ス

憲法ノ範圍タルニ  
大要部  
憲法ト行政法トノ  
分界

サレハ憲法ハ明確ニ分離セラルヘキ二大要部ヨリ成ル其第一部ハ國體ノ定メナリ其第二部ハ立憲政體ノ形式ノ定メナリ第一部ハ土地人民及統治權ノ總攬者ノ法律上ノ地位關係ノ定メヲ含ム第二部ハ統治權ノ行使ノ爲メニ立憲政體ニ則テ定メラレタル機關ノ組織權限其ノ相互ノ關係及之レニ依リテ出ツル國家ノ行動ノ形式ノ定メヲ含ム  
行政法カ國法ノ内ニ在テ獨立ノ地位ヲ占ムルニ至レルハ立憲政體ノ發生ニ

形式的意義ニ於ケル  
憲法

依ルコト前ニ説ケリ實ニ行政法カ法タルハ立憲政體ノ一部タリ從テ其國家ノ行動ノ行政ノ範圍ニ於ケル行動ノ規律カ行政法タリト云フト雖其分界實際ニ於テ明確ナルコトヲ得ス學者ノ其分界ヲ説ク者或ハ憲法ハ國家ノ組織ノ法ニシテ行政法ハ其行動ノ法タリト爲ス者アリ然レトモ其憲法ヲ見ルヤ狭キニ過キ行政法ヲ見ルヤ廣キニ過クルハ前説ケルトコロニ依リ明ナラン又或ハ憲法ハ國家ノ根本機關ノ組織ヲ定ムル法ニシテ行政法ハ其行動ノ法タリト爲ス者アリ又同シ概括的ノ語ヲ用キントナラハ予カ上ニ爲セル説明ニ從ハサルヘカラス

近世ノ立憲政體ノ國ニ在リテハ皆憲法ノ大綱ヲ掲ケテ成文ノ憲法ヲ設ク成文ノ憲法ヲ設クルハ後ニ述フルカ如ク常ニ立憲政體ノ採用ニ伴ヘリ然レトモ憲法ハ必スシモ成文ナルコトヲ要スルモノニ非ス國トシテ憲法ヲ有セサルモノアリ成文法典ナシト雖不文ノ憲法アリ是ニ於テ憲法ナル語カ形式的意義ニ用キラルル場合ヲ區別スルコトヲ要ス形式的意義ニ於ケル憲法ハ必スシモ性質上憲法ニ屬スル範圍ト一致セス憲法ニ屬スル法規ニシテ形式的

憲法ニ掲ケラレサルモノアリ形式的憲法ニ掲ケラレタル規定カ悉ク憲法ニ屬スル法規ニ非ス

憲法ノ淵源  
成文法

サレハ一國憲法ノ法源ハ唯リ形式的憲法ニ掲ケラレタル規定ヲ以テ盡クト爲スコト能ハサルハ云フ迄モナシ實質的憲法ニ屬スル規定ハ形式的憲法ヲ有スル國ニ於テモ憲法法典以外ノ法律命令ト云ハシカ如キ國家ノ制定シタル成文法ニ散在スルヲ常トス概稱スレハ諸種ノ成文法ハ憲法ノ淵源タリト云フヘシ唯近世ノ立憲政體ノ國ニ在テハ國家カ法ヲ制定スル形式ノ定マルモノアリテ法ノ淵源ヲ説明セントスルニハ如何ナル形式ニ於テ定メラレタル法カ然ルカノ形式ヲ數ヘサルヘカラス然レトモ其ハ立憲政體論ノ主要ナル部分ニ屬シ所謂立法權ノ行動ノ形式ヲ論スルハ成文法ノ行ハルル形式ノ種類ヲ數フルナリ後編述フルトコロヲ參照スヘシ

不文法

成文法ノ外不文ノ慣習法ヲ以テ法ノ淵源タリトスルモノ多シ何ヲ慣習法ト云フカハ其法タルヲ主張スル者ト雖必スシモ一定ノ見解アルニ非スシテ甚タ不明ノ觀念タリ然レトモ前ニ説ケルカ如ク國家ハ法ノ唯一ノ源泉タリ國

慣習法ト  
ハ何ソ

家ナケレハ法アルコト能ハス國家ヲ離レテ法アルコトナシ法ノ觀念ハ國家ヲ外ニシテ之ヲ説明スルコト能ハス國家ノ關係ヲ眼中ニ置カサル法ノ説明ハ恐ラクハ多ク誤謬タランサレハ慣習法ヲ説クト雖既ニ之ヲ法ト云フ若シ國家ノ權力ヲ外ニシテ其法タルコトヲ説明スルモノアラハ法ノ本質ヲ誤ルモノ其説巧妙ヲ極ムト雖皆排斥スヘシト爲ササルヘカラス然ルニ學者ノ慣習法ノ法タルコトヲ説ク者多クハ國家ノ關係ヲ度外スルノ説タリ或ハ曰ク慣習ハ人性ノ自然ニ發スルカ故ニ人生ヲ規律スルノ法タルヘシ或ハ曰ク人民カ或事項ノ正義ニ適ヘルコトヲ確信スルコト久シキニ互ルトキハ其慣習ハ法タリ或ハ曰ク人民カ一定ノ慣習ニ依遵スルハ之ヲ法トシテ守ルヘキ合意ニシテ慣習ノ法タル所以茲ニ在リ或ハ曰ク慣習ノ法タル效力ヲ有スルニ至ルハ時効ニ依ルモノナリ或ル事ニ關シ人民カ久シク同一ノ行爲ヲ爲シ皆認メテ非トセサルトキハ其慣習ハ時効ニ依リテ法タリ或ハ曰ク人民ノ權利ノ確信直接ニ發表スルトキハ慣習法タリト之等ノ説タル若シ之ノミヲ以テ獨立ニ國法ノ發生スルモノト爲スナラハ甚タ當ラスト爲ササルヘカラス何

慣習法ニ  
關スル諸  
説

トナレハ國家ヲ外ニシテ國法アリト爲スニ似タレハナリサレハ慣習ハ法廷ノ承認ニ係リテ法タリト爲シ又ハ慣習ハ主權者ノ默認ニ依リテ法タリト爲ス說ハ法廷ハ立法者ニ非ス又默認ノ意義必スシモ明カナラサルカ故ニ左祖スルコト能ハスト雖法カ國家ヲ離レテ説明シ得ヘカラサルヲ認ムルハ當ヲ得タリト爲ササルヘカラス

然レトモ彼ノ學者說クトコロノ人性ノ自然ニ適スト云ヒ正義ノ確信タリト云ヒ永續慣行ト云ヒ又ハ權利ノ確信ト云フカ如キハ性質ヲ具備セル慣習カ社會ニ存在スルトキハ國家ハ法ヲ制定スルニ當リ之ヲ採テ以テ成文ノ法ト爲スハ極メテ機宜ニ適スルモノニシテ又屢々立法者ノ爲ストコロタラン唯之ノミ直ニ以テ法タリト爲スコト能ハサルナリ又斯ノ如キ慣習ハ國家之ヲ採テ法タラシムルニ至ラスト雖既ニ國法タル規則ニ對シテ之ヲ補充シ解釋スルノ資料トシテ有力ナルモノタラスンハアラス成文法ハ人生凡百ノ事故悉ク之レヲ規律シテ殘ストコロナキハ事實ニ於テ期スルコトヲ得ス否寧ロ人ノ行動ノ規律タルモノハ其成文ノ法ニ行ハルルモノ極メテ僅少ナル部分

事實ハ人  
類ノ行動  
ヲ規矩ス

タルノミ或ハ天然ノ事實或ハ事物本然ノ性質或ハ進化ノ法則或ハ道德ノ法則ノコトキ人ノ行動ハ主トシテ之ニ規律セラル成文法ノ人ノ行動ヲ規律スルハ之ニ比スレハ九牛ノ一毛ノミ然レトモ國家ノ關係ノ外ニ在ルモノハ法ニ非サルカ故ニ他ヲ法ト云フコト能ハス唯リ常生ノ規律タルヲ以テ法タリト爲スコト能ハサルナリ而モ皆國法ノ規律スルトコロノ果シテ如何ナルヤヲ知ラントスルニハ究局スルトコロ之等ノ關係ニ就テ考察シ之等ノ關係ヲ資料トシテ其規律ヲ尋テサルヘカラス獨立直接ニ法タラスト雖間接ニ法ノ規律ヲ知ルノ有力ナル材料タリ少シク之ヲ論シテ慣習ニ及フヘシ

第一ニ人類ノ行動ハ事實ニ依リテ最モ強ク規律セラル法ノ存在モ既ニ事實ヲ基礎トセリ一切ノ事實ヲ離レテ存在スルコトヲ得ルモノナク人類ト雖事實ノ支配ノ外ニ立ツコトヲ得ルモノニ非ス自然ノ事實ハ素ヨリ人ノ自由意思ヲ以テ如何トモナス可ラサルトコロニシテ宇宙因果ノ國法タリ其人類ノ行動ヲ支配シテ動カスヘカラサル規律ヲ與フルコトハ云フ迄モナシ人爲ノ事實ト雖既ニ當面ニ發生セルモノハ其動カスコトヲ得ルモノニ非ス其確

乎タル存在ヲ有スルニ至ルトキハ人類ノ行動ヲ規律スルニ於テ自然ノ事實ト異ルコトナシ前ニ國家ノ存在カ既ニ規律タル性質ヲ有スルコトヲ說ケルヲ參照セヨ此ノ如キ事實ハ最モ強ク最モ廣ク人類行動ノ規律タリサレハ法タル性質ヲ具有セスト雖國家力定メタル法而シテ其ハ實際狹少ナル範圍ニ於テ規律タル者ヲ實際ニ適用シテ眞ニ規律ノ活用アラシメントスルニハ之ヲ精密ニ考察セサルヘカラス例ヘハ一定ノ事項ニ付キ法ニ何等ノ定ムルトコロナキトキハ事實ニ就テ之ヲ定ムヘク更ニ法ノ規律ト思意セララルトコロ著明ナル事實ノ關係ト相容レスハ法ノ探究足ラサルト爲シテ寧ロ事實ノ基礎トシテ眞ニ規律ト爲スヘキモノヲ求メサルヘカラス不明ナル法ハ著明ナル事實ニ依テ判斷スヘシ

事物ノ本質ヲ知ルハ法ノ規律ヲ知ル所以ナリ

事實ハ即チ事物ノ本來ノ性質ナリ事物ノ本質ハ又人類ノ行動ヲ規律ス事物ノ本質ハ法ノ基礎タラサルヘカラスシテ原則トシテ人類ノ行動ノ規律タリ法ヲ解釋スルハ事物ノ本質ニ從ハサルヘカラス法意ノ極メテ明瞭顯著ナル場合ニ非サレハ事物ノ本質ヲ托クヘカラス法ハ事物ノ本質ニ就テ一々其見

進化ノ法則ハ法ノ基礎ヲ成ス  
社會心意トハ何ゾ

解ヲ示スモノニ非サルカ故ニ事物ノ本質ヲ知ルハ法ヲ知ルノ要件タリ古ノ學者法ハ事物ノ性質ナリト說ケル者アリ國法ハ唯リ事物ノ性質ノ言明ニ非ス又事物ノ性質カ當然直接ニ法タラスト雖事物カ具有スル本來當然ノ性質ハ人意ヲ以テ漫ニ之ヲ動カスヲ得ルモノニ非ス人生百般ノ事皆其本質ニ從フ事物ノ本質ハ有力ナル人類行動ノ規律ヲ成スモノタリ法ヲ解釋シ之ヲ適用シ法ノ規律ヲ知ラントスルニハ此根本的規律ノ參酌ヲ暫クモ度外スルコト能ハス事物ノ本質ヲ知リテ然後始メテ法ノ規律ヲ知ルコトヲ得ヘシ進化ノ法則ハ又事物ノ本質タリ殊ニ人類ニ屬スル現象ノ本質タリ性質トシテ進化スルコト科學者ノ說クトコロ暫ク異說ヲ挾ムコト能ハス此進化ノ法則ハ又人類ノ行動ヲ規律スルコト云フ迄モナクシテ國法ノ基礎ヲ成セリ一國一社會ニハ社會心意ト稱スヘキモノ存ス社會心意トハ社會ヲ組成スル個人ヲ離レテ社會全體ニ存スル心意タリ利害ノ共通、傳説、言語、風俗、習慣、宗教ノ一ナルコト其ノ他各種ノ原因ニ依リ或ル文明ノ程度ニ在ル或ル一國ノ社會ニハ或ル事物ニ就キテ一定ノ社會心意トモ稱スヘキモノアリテ存ス而シ

社會心意  
ハ人類行  
動ノ有リ  
タル規  
律力

テ斯クノ如キ社會心意ノ存在スル事ハ又社會ノ全體トシテ自覺スルトコロ  
タルコト社會學者ノ説クトコロタリ此理ヲ應用シテ論スルニ一定ノ社會ニ  
ハ何カ法トシテ人類行動ヲ規律支配スルカニ就テ一定ノ心意ヲ有セリ此ノ  
或ルモノヲ法ノ内容タリトスル社會心意ハ又有力ナル規律ヲ人類ノ行動ノ  
上ニ有シ法ヲ實際ニ適用スルニ於テ則ルヘキモノノ一タリ彼ノ法ハ國民ノ  
總意タリ一社會ニ於ケル人ノ共通ナル法律的確信ナリトスル學説ハ此點ヲ  
認ムルコト著明ニ過キタルモノ此確信カ直接ニ發表シテ法タル性質ヲ有シ  
成文法ヲモ廢止スルノ力アリト爲スハ國家ヲ度外スル點ニ於テ誤レリト雖  
其社會心意ナルモノノ存在ヲ認メテ其人類行動ノ規律タルコトアルヲ知ラ  
シムルニ於テハ甚タ服スヘシト爲ササルヘカラス社會ニ共通ナル法律的確  
信ハ自ラ法ニ非スト雖人人之ニ從テ行動シ之ニ從テ行動スルコトヲ法ニ從  
フト爲スモノニシテ法ヲ補充シテ其ノ規律セントスル所ヲ尋ヌルニハ之ヲ  
知ラサルヘカラサルナリ彼ノ學者ハ法ノ規定カ社會ノ法律的確信ニ反スル  
トキハ行ハレス法タル性質ヲ失フト云ヘリ前述ノ誤ヲ含ムト雖法ノ規定ス

社會心意  
ト法律  
的確信

社會心意  
ノ發展ハ  
反テ支配  
力ノ確證  
ナルヲ證  
ス

ルヲ顯著ナル社會心意ノ事項ト相容レサランカ解釋スル者ハ眞ノ規律ヲ社  
會心意ニ求メサルヘカラス況ンヤ法ニ定メノ之ナキ場合ノ如キ而シテ社會  
ノ法ト信スルコト明瞭ナルモノアラハ固ヨリ之ヲ以テ法ノ希望スルトコロ  
ノ規律ト爲ササルヘカラス社會心意ノ内容ハ素ヨリ確定不變ノモノニ非ス  
時ト處トニ依リ著シク異レリ其化穰成形シテ社會心意トナルハ各種ノ社會  
的進動ニ係ルモノニシテ文明ノ進歩學術ノ發展ニ依リ移リ變リテ普ク一切  
ニ及ヒ社會心意ト爲ルモノタルカ故ニ時ト共ニ發展シ歴史ノ異ナル傳説、信  
仰理想ノ異ルニ從ヒ各社會心意ノ内容同一ナラス而モ却テ其社會ニ存スル  
人ノ行動ヲ支配スルハ頗ル有力ナルヲ見ル事物ノ本質ト云ヒ進化ノ法則ト  
云フカ如キ概括的ノ關係ニ非スシテ其社會ニ特得セルトコロナルカ故ニ其  
人ノ行動ヲ支配スルハ極メテ有力ナリ又社會心意ノ内容ハ必スシモ正當ナ  
ルモノニ非ス社會ハ衆愚ノ巷ニシテ人ハ感情ノ動物ナリト云ハルルカ如ク  
商量熟慮、理性ノ指ストコロニ從ヒ社會心意ノ動クト云フカ如キハ極メテ稀  
ニシテ唯タ雷同附和、淺薄ナル模倣ノ念、輕浮ナル感激ノ情、相率キテ斯クノ如

社會心意  
ノ内容ハ  
必シモ正  
當ナルモ  
ス

社會心意  
ト人類ノ  
理性ノ

キモノ化穰シテ社會心意ヲ形成スルコト社會ノ常態タリ然レトモ此ノ如キ  
ハ其益々人類ノ行動ノ規律タル性質ヲ具有スルコトヲ知ラシムルモノナリ  
社會一般ノ法律的信念ハ法ノ規律ノ何タルヲ知ルノ有力ナル資料タリ  
斯クノ如ク社會心意ハ時ト共ニ變動シ而シテ變動スルハ世態ノ變事情ノ異  
之ヲ致シ其形成一ニ歴史ノ結果トモ見ルヘシト雖、其之ヲ一貫シテ其趨向ヲ  
指導スル者之アリ人類カ素ヨリ具フルトコロノ理性之ナリ抑モ人ハ理性ヲ  
具ヘ理性ニ依リテ行動ス社會心意ノ基礎ハ理性ニ在リ舊時ノ自然法學者ハ  
此ノ如キ點ヲ重ク見テ法ハ時ト處ニ依リ異ルトコロナキ一定不變ノ自然法  
カ基礎タリト説ケリ人ノ固有スルトコロノ理性ハ素ヨリ人ノ行動ノ規律ニ  
シテ法ノ規律ハ理性ヲ基礎トシテ解釋セラルヘキモノタリ  
以上説クトコロニ依リテ明ナルカ如ク事實ノ關係、事物ノ本質、社會心意ノ內  
容、人ノ理性ノ要求、凡テ之等ハ國法ノ規律セントスル所ヲ探明スルニ願テ知  
ラサルヘカラサルノ要件タリ抑モ國法ハ社會人事ノ千差萬別ナル關係ヲ悉  
ク豫想シテ之ヲ規律スルコト固ヨリ能ハサルトコロナリ而シテ敢テ爲ササ

法ノ解釋  
トハ法ノ  
對スル人  
類ノ心理  
的ノ作用  
云フ

法ノ解釋  
ハ第一義  
ノ法ヲ探  
究スルニ  
スルニア  
リ

法ノ解釋  
ハ第二義  
ノ事物ノ  
本質、社會

ルトコロナリ實際ニ於テ法ノ規定スルトコロハ實ニ其極メテ狭キ一小部分  
ニ限レリ此ノ如キ法ヲ以テ人事ノ一切ヲ支配セントス又固ヨリ不可能タリ  
之ヲ實際ニ適用シテ遺ストコロナカラントスルニハ必スヤ人ノ主觀的活動  
ニ俟タサルヘカラス云ハハ法其ノ者ハ死物ナリ之ヲ活用シテ規律タル所以  
アラシムルハ人ノ心理的作用ヲ用キサルヘカラス此ノ心理的作用ヲ法ノ解  
釋ト云フ法ノ解釋トハ法ヲシテ續續不豫想ノ間ニ現出スル一切ノ場合ノ規  
律タラシムル人ノ心理ノ作用ヲ云フ凡テノ場合ハ法之ヲ豫想セスシテ凡テ  
ノ場合皆法ノ規律アラサルヘカラス不完全ナル限局セラレタル法ヲシテ此  
ノ凡テノ場合ノ規律タラシムルハ解釋ノ働キナリ而シテ法ヲ解釋スルハ固  
ヨリ先ツ第一ニ其ノ文義ニ就テ探究セサルヘカラス文義ノ儘ニ之ヲ解釋シ  
其ノ規律セントスルトコロノ何タルヲ知ルコト解釋ノ第一義タリ然レトモ  
前ニ述ヘタルカコトク法ノ文字ハ不完全ニシテ盡サス是ニ於テ之ヲ法ノ精  
神主旨ニ鑑ミ事實ノ關係、事物ノ本質、社會心意、人ノ理性ヲ探求シ法ノ規律ヲ  
見出スコト實ニ解釋ノ要訣タリ斯クシテ法ヲシテ一切ノ場合ノ規律タルコ

類ノ心理及人  
ヲテ論理シ  
ニテ法ノ規  
リルニ在見

慣習ハ國  
法ノ解釋  
資料ニシ  
テ分ル非

トヲ得セシム而シテ文義ノ解釋ニ在テモ文字其ノ者ハ何物ヲモ示サス吾人  
ノ主觀的心理活動ヲ要スルヤ固ヨリタリ解釋ノ方法トシテ普通文理解釋ト  
論理解釋トヲ擧ク然レトモコノ方法相分ルルニ非スコノ方法ハ相埃テ同時  
ニ用キラレサルヘカラス法ノ規律ヲ實際ニ行ハントスルニハ先ツ法文ノ文  
字ヲ見テ論理ノ方法ヲ用キ法ノ規律セントスルトコロヲ知リ事實ノ關係事  
物ノ本質社會心意人ノ理性ヲ探究シテ之ヲ決スヘキナリ之實ニ法ノ規律ノ  
實質ヲ知ル所以タルハ前ニ一說ケルカ如シ

彼ノ所謂慣習ナルモノハ學者ノ指ストコロ一ナラサルハ其法タルニ至ル所  
以ヲ説クノ異ナルニ係リテ知ルヘシ然レトモ總スルニ恐ラクハ予カ前來列  
舉説明セル事實ノ關係事物ノ本質進化ノ法則社會心意理性ノ要求ノ其儘ニ  
見ハレタル者ヲ云フト解スヘキカ其法タル所以ヲ説ク前ニ述ヘタルカ如ク  
或ハ人性ノ自然ト云フ事實ノ關係事物ノ本質ヲ指スアリ或ハ正義ノ確信ト  
云ヒ權利ノ確信ト云フ社會心意理性ノ要求ヲ指スアリ然ラハ慣習ハ國法ヲ  
解釋スル資料タルモノノ總稱タリト見ルヘキカ學者恐ラク其國法解釋ノ資

料タルヲ認ムルコト強キニ過キテ遂ニ直ニ法タリト爲スモノタラン其ノ意  
大ニ酌ムヘシ然レトモ法ハ國家ヲ離レテ存在スルコトヲ得サルハ前ニ述ヘ  
タルカ如シ所謂慣習ハ法ノ解釋ノ資料トシテ法ヲ補充シテ規律ノ完全ヲ得  
セシムト雖直ニ國法タリト爲スコト能ハス慣習ヲ法タリトスルハ予カ上ニ  
列舉シ説明セル諸種ノ事項ヲ以テ直ニ法トスルノ思想ニ基ク曰ク人類ノ自  
然狀態ノ法ハ萬古不易萬國共通ノ法タリ曰ク法ハ理性ノ發現ナリ曰ク法ハ  
人性ノ自然ニ發ス曰ク法ハ事物ノ性質ニ出ツ曰ク民族精神ノ發現タリト皆  
高邁ノ見タリ然レトモ之等ノモノハ未タ國家ヲ離レテ獨立ニ法タリト爲ス  
コト能ハス實ニ人類行動ノ規律ノ基礎タリト雖國法ノ解釋ノ資料ト見ルヘ  
シ若クハ其原則ト爲スヘシ之ヲ以テ直ニ法タリト爲スコト能ハス學者ノ慣  
習法ヲ認ムル者或ハ其意予カ述フルトコロト同シト見ルヘキモノアリ國法  
ノ解釋ハ資料タルノ意ヲ國法ノ淵源タリト云フノ語ヲ以テ示サントスルモ  
ノト見ル或ハ彼等ノ眞意ニ適セルヲ覺ユ漫ニ之ヲ排スヘカラサルナリ然レ  
トモ如上ノ意義ニ於テ慣習ハ以テ國法ヲ解釋スルノ資料ト爲スヘキノミ極

メテ有力ナル極メテ範圍廣キヲ認ムヘシト雖之ヲ以テ直ニ國法ノ一部ト爲  
スハ國家及國法ノ觀念上之ヲ容ルルコト能ハスト爲ササルヘカラス

### 第三節 憲法法典

憲法法典ハ形式上特種ノ意義ヲ有ス——憲法法典ハ普通一般ノ成文法律ト其形式ヲ異ニス——  
固定憲法及可動憲法ノ區別ハ實質上ノ意義ニ於ケル憲法ノ區別ナリ——規定ノ内容ハ憲法法典  
ト然ラサルモノトヲ區別スル標準トナラス——憲法法典ニ特種ノ地位ヲ有セシムル理由——  
一、政治上ノ理由——二、歷史上ノ理由——憲法法典ノ系統——憲法法典ノ濫觴——佛蘭西系統  
ノ憲法法典——白耳義系統ノ憲法法典

實質的意義ニ於テ憲法トハ國家ノ組織及ヒ立憲政體ノ國ニ在テハ其政體ニ  
關スル規定ノ全體ヲ云フコト前ニ述ヘタリ近世ノ立憲政體ノ國ニ在テハ多  
クハ皆憲法ノ法典ヲ有シ國家ノ組織殊ニ立憲政體ノ大綱ヲ條章ニ掲ク之等  
ノ國ニ在テ憲法法典ハ普通ノ成文法律中ニ在テ特種ノ意義ヲ有セリ國ニ依  
リテハ憲法法典ヲ有スト雖必スシモ之ヲ普通一般ノ成文法律ト區別スルコ  
トナケレトモ憲法法典ヲシテ特種ノ意義ヲ有セシムルコト實ニ近世立憲政

憲法法典  
ハ形式上  
特種ノ意  
義ヲ有ス

體ノ國ニ於ケル通義タリ

特種ノ意義ト云フハ憲法法典ヲ以テ比較的永久不動ノモノタラシムルヲ云  
フ憲法法典ヲ有スル多數ノ國ニ在テハ之ニ普通ノ成文法律ヨリモ優勝ナル  
形式的效力ヲ具有セシメ普通ノ成文法律ノ變更ニ要スルヨリモ更ニ鄭重煩  
雜ナル手續ヲ以テセサレハ之ヲ變更スルコトヲ得サラシメ以テ容易ニ之ヲ  
變更スルコトヲ得サルモノタラシム或ハ普通ノ立法機關ヲ以テ憲法變更ノ  
機關トセス之カ爲ニ特別ノ機關ヲ設クルモノアリ或ハ國民全體ノ總投票ヲ  
以テ之ヲ決スルモノトスルモノアリ或ハ普通ノ立法機關ヲ以テ等シク憲法  
變更ノ議決ノ機關ト爲スト雖出席定員數ヲ制限シ過半数以上ノ投票ヲ必要  
トシ又ハ再度ノ議決ヲ爲サシムルカ如キ更ニ複雑ナル手續ヲ必要トスルモ  
ノアリ是ニ於テ憲法法典ハ形式上特種ノ意義ヲ有スルニ至リ爾餘一切ノ成  
文法律ト區別セラレテ憲法法典タリ

憲法法典  
ハ普通一  
般ノ成文  
法律ト其

仔細ニ之ヲ論スルトキハ國ニ憲法法典ト名ケラル、成文ノ法律假令之アリ  
ト雖若變更ノ手續ニ於テ普通一般ノ成文法律トハ異ナルナク何等特種ノ形



形式ヲ異  
ニス

一〇六

固定憲法  
及可動憲法  
ノ區別  
ハ實質上  
ノ意義ニ  
於ケル憲  
法ノ區別  
ナリ  
憲法ノ內  
容ハ憲法  
法典ト然  
ラサルモ  
別ノ標區  
別スル標

式的效力ヲ有スルコトナク普通一般ノ立法手續ヲ以テ之ヲ動カシ得ルモノ  
タラシムルトキハ名ハ憲法法典タリト云フト雖其實憲法法典ナシト云ハサ  
ルヘカラス何トナレハ其憲法法典ト云フトコロノモノハ普通一般ノ成文法  
律ト形式ニ於テ何等ノ異ルトコロナク唯名目然リト云フノミ特ニ之ヲ區別  
スル理由モナク又之ヲ區別スルコト能ハサレハナリ憲法法典ト云フトキハ  
特ニ普通一般ノ成文法律ト區別セラルヘキモノナラサルヘカラス形式上一  
般成文法律ト區別セラルコト能ハサルトキハ憲法法典ナリト云フト能  
ハス又不文憲法ノ國タリ學者憲法法典ヲ區別シテ固定及ヒ可動ノ二ト爲ス  
可動憲法法典トハ憲法變更ノ手續ヲ普通ノ立法手續ト異ニセサルモノヲ云  
フモノニシテ即形式的憲法法典ニ非サルモノタリ固定ト可動ト區別ハ實質  
ノ意義ニ於ケル憲法ノ區別タリ  
加之規定ノ内容ヲ以テ憲法法典ト然ラサルトヲ甄別スル事能ハサルナリ如  
何ナル國ノ憲法法典ト雖前節ニ於ケル實質的憲法ニ屬スル規定ノ全部ヲ條  
章ニ掲クルモノアルコトナク國國各々著シク廣狹ヲ異ニセリ例ヘハ或國ノ

準トナラ  
ス

憲法法典  
ニ特種ノ  
地位ヲ有  
シテ理由

憲法法典ニハ民選議會ノ議員選舉ノ手續及議事ノ方法ヲ詳細規定スレトモ  
或國ノ憲法法典ハ全然之ヲ掲ケス又或國ノ憲法法典ニハ臣民分限ノ得喪ノ  
條件ヲ列擧スレトモ或國ノ憲法法典ニハ之ヲ省ケリ又或國ノ憲法法典ハ國  
民ノ自由權ニ關スル規定ナク或國ノ憲法法典ニハ行政官吏ノ組織ヲモ委細  
ニ規定セリ規定ノ内容ヲ見テ憲法法典ト然ラサルトヲ別ツコト能ハサルヲ  
見ルヘシサレハ若シ憲法法典變更ノ手續ニシテ普通一般ノ成文法律ト同一  
ナランカ普通一般ノ成文法律ヲ以テ所謂憲法法典ヲ變更スルコトヲ得ヘキ  
ハ固ヨリ其處ニシテ憲法法典ヲ區別スル所以全然空シカラントス憲法法典  
ト特ニ稱スルヲ得ルモノハ特種ノ意義ヲ一切ノ成文法律ノ間ニ有スルモノ  
タラサルヘカラス特種ノ形式的效力アルモノニ非サレハ憲法法典ニ非サル  
ナリ  
斯クノ如ク憲法法典ヲ以テ一種特別ノ成文法律ト爲シ其變更ノ手續ヲ鄭重  
ニシテ之ヲ困難ナラシメ以テ永久不動ノ性質ヲ有セシムルハ一ニハ政治上  
ノ理由ニ基ケリ固ヨリ憲法法典ヲ以テ容易ニ變更スルコトヲ得ルモノタラ

上ノ政治  
上ノ理由

シムルハ之ヲ以テ時時刻刻變動シテ止マサル政治上ノ狀況ニ適應スルモノ  
 タラシムルニ於テ甚タ優レリ平坦坦ノ間ニ利害ヲ酌量シテ政治ノ方法ヲ  
 改ムルコトヲ得ルハ寔ニ此制度ノ長所タリ然レトモ憲法法典ハ國家組織ノ  
 大本ニシテ統治ノ根本要義タリ自ラ確定永久ノ性質ヲ有セサルヘカラス若  
 シ憲法法典ヲシテ容易ニ普通一般ノ立法手續ヲ以テ變更スルコトヲ得ルモ  
 ノタラシメンカ國家統治ノ基礎ハ常ニ動搖ノ裡ニ在リトモ云フヘク立憲政  
 體ノ一義タル統治ヲシテ一定ノ規律ニ依ラシムルコトヲ庶幾スルモノ有名  
 無實ニ終ラントス臣民權利ノ安固モ爲メニ殆ウカルヘシ殊ニ立憲政體ハ民  
 主的ノ原素ヲ有スルコトヲ以テ特徴ノ一トス立法ハ民選ノ議會ヲ機關トシ  
 テ行ハルルトコロタリ此ノ如キ民主主義ノ政治ハ動モスレハ多數ノ雷同附  
 和ニ依リ輕舉妄動ヲ惹起スルノ虞アリ多數壓制ノ弊ヲ生シテ謹慎ナル少數  
 者ノ意見ヲシテ行ハルルニ處ナカラシメントス極メテ危險ナル政治ノ方法  
 タルコトハ政治ヲ論スル者ノ普ク認ムルトコロニ屬ス國家統治ノ根本ノ規  
 定タル憲法法典ヲ以テ漫ニ其ノ動カスニ任センカ其ノ災測ルヘカラサルモ

二、歴史  
上ノ理由

ノアラン是ニ於テ憲法法典ノ變更ハ普通一般ノ立法手續ニ依ラシメス更ニ  
 鄭重ナル方法ヲ必要トシ以テ少數者ヲ保護シ政治ノ基礎ヲシテ確固タラシ  
 メントスルモノナリ  
 憲法法典ヲ以テ斯クノ如ク普通一般ノ法律ノウチニ特種ノ地位ヲ有スルモ  
 ノタラシムルハ古來存セルトコロノ思想ニシテ特ニ成文憲法ノ制定セラル  
 ルニ至リシ事情モ亦之ヲ必要トスルコトヲ知ル古代ノ希臘人カ既ニ國ノ基  
 礎法ヲ以テ之ニ基キテ制定セラルル一般ノ法律ト區別セル事ハアリストテ  
 レスノ著書ニ之ヲ徵スヘク羅馬ニ在テモ亦國家ノ組織ヲ爾餘ノ法律ト區別  
 シ其變更ノ手續ハ無限ノ權力ヲ有スル執政官ノ手ニ存ストセラレタリ中世  
 ニ至テ著シク國家根本法ノ思想起リ國家根本法ハ他ノ法律ヨリモ強キ效力  
 ヲ有スルモノトセラレタルコト歴史ニ見ユ中世ニ在テハ國家ハ國王ト等族  
 トノ約束ナリ約束ハ双方ノ當事者ノ爲メニ記録ニ載セラルルコトヲ通常ト  
 シ其約束ノ條款素ヨリ重大ナル根本ノ關係ヲ定ムルモノナレハ此記録力重  
 視セラレタルハ當然ト云フヘク近世憲法法典ヲ設クルノ思想ノ基礎一ハ此

ニ在リト見ルヘシ近世憲法法典ヲ設クルノ初ハ北亞米利加ノ英國殖民地ニ在リ北亞米利加ノ英國殖民地ハ清徒カ英國本土ヲ逃レテ茲ニ移レルニ起ル彼等ハ其奉スルトコロノ宗教ノ教義ニ從ヒ契約ヲ以テ國體ヲ結合スヘシト爲セルカ故ニ殖民セル人民ノ間ニ嚴肅ナル契約ヲ結ヒ之ヲ以テ神聖ナル者トセリ素ヨリ確固不動ノ記錄タラサルヘカラス後ノ自然法學者カ社會契約ノ說ハ國家ヲ以テ人民各個ノ契約ニ成ルトスルヲ以テ根本ノ思想トスルモノ國家根本ノ組織ヲ定ムル憲法法典ヲ以テ容易ニ變更スルコトヲ得サルモノトスルハ其當然ノ論說タラスンハアラス近世ノ憲法法典ハ後ニ述フルカ如ク北亞米利加殖民地ノ憲法及ヒ次ニハ佛蘭西憲法ニ淵源スルモノナルコトヲ知ラハ憲法法典カ永久不動ノ性質ヲ特色トスルノ偶然ニ非サルヲ知ルニ足ラン

憲法法典  
ノ系統

現今立憲政體ノ國ハ殆ント皆如上ノ意義ニ於ケル憲法法典ヲ有セリ然リ而シテ諸國ノ憲法法典ハ皆同一ノ系統ヲ有シ互ニ母子ノ關係アリ一國ニ偶爾特發シテ之レアルモノニ非ス近世憲法法典ノ最初ニ成レルモノヲ一七七六

憲法法典  
ノ濫觴

年以後相續テ成レル北亞米利加ニ於ケル英國殖民地ノ新ニ獨立セル十三州ノ憲法トス本ト英國王ヨリ受ケタル特許狀ヲ潤飾シタルモノニシテ英國ノ太憲章權利請願權利宣言等ニ依ルモノ多ク政治ノ組織方法ハ主トシテ英國ノ政體ニ則リ清徒ノ教義ト自然法學者ノ學說ニ從ヒ民主主義ヲ採レリ即近世ノ立憲政體ノ主義ニ從フ者ニシテ之ヲ條章ニ掲ケテ一國ノ憲法法典ト爲ス者實ニ之ヲ以テ濫觴ト爲スヘシ權利ノ宣言及ヒ政治ノ組織ナル二大要部ヨリ成レリ權利ノ宣言ト云フハ所謂國民ノ自由權及其他ノ公權ノ宣言ニシテ後ノ諸國ノ憲法法典ニ掲クルトコロノ國民權利ノ保障ノ規定ノ源タリ政治ノ組織ト云フハ權力分立ノ原則ノ規定ニシテ又後ニ繼承セラレタルコロタリ北亞米利加十三州ノ憲法法典ハ近世立憲政體ノ憲法ノ根本タリトモ稱ヘツヘシ加之十三州ノ憲法法典ハ上述セル意義ノ憲法法典ニシテ其變更ハ極メテ複雑ナル手續ヲ必要トスルモノトセラレタリ多クハ普通一般ノ立法ノ場合ニ於ケルヨリモ多數ノ贊成ヲ以テスルニ非サレハ變更ノ議決ヲ爲スコトヲ得サルモノトシ二三ノ州ノ憲法法典ニ在テハ兩院合同シテ議決ス

佛蘭西系  
統ノ憲法  
法典

ル事ヲ要スルモノトセリ憲法ノ全部ノ改正ハ人民全部ノ意見ニ依テ決スル  
ノ主旨ニ依レリ一八八七年ノ合衆國憲法法典ハ又同様ノ原則ニ從テ制定セ  
ラレ權利宣言、權力ノ分立、憲法法典ノ形式的效力ハ皆等シク認メラレタリ此  
頃歐羅巴ニ於テ佛蘭西ノ政治家政論家ハ前後幾多ノ政治上ノ事情ニ促サレ  
テ國ノ根本ノ法則トシテ憲法法典ヲ制定スヘキコトヲ考慮セリ彼有名ナル  
シエーガ憲法論カ憲法法典ノ制定ヲ必要ヲ感セシムルコト深カリシ折柄北  
亞米利加合衆國ノ勃興ニ遭ヒ之ト提携シテ同胞タリト稱セル佛蘭西人ノ間  
ニ己モ亦彼ノ國ノ如キ自由ノ憲法ヲ有センコトヲ希望スルノ念盛ニシテ遂  
ニラフアエツトノ建議ニ依リ一七八九年有名ナル人權宣言成ルニ至リ一七  
九一年佛蘭西最初ノ憲法法典制定セラレタリ北亞米利加ノ憲法法典ヲ模範  
トセルハ固ヨリ其處ニシテ權利ノ宣言及權力分立ノ政治組織カ宣言セラレ  
タル主要ノ原則タリ此憲法法典ハ至大ノ勢力ヲ以テ歐羅巴全土ニ及ホシ時  
ヲ支配セル民主主義ヲ基礎トシテ君主國ノ憲法法典ヲ制定セントスル者ハ  
皆之ヲ模範トシ相續テ諸國ニ佛蘭西系統ノ憲法法典ヲ生セリ例ヘハ一八一

二年ノ西班牙ノ憲法法典一八二二年ノ葡萄牙ノ憲法法典今日モ尙ホ效力ヲ  
有スル一八一四年ノ那威ノ憲法法典ノ如シ彼ノ一八三一年ニ制定セラレタ  
ル白耳義憲法法典モ一七九一年ノ佛蘭西憲法法典ノ影響ヲ受クルコトノ至  
大ナルハ人ノ普ク知ル所タリ一七九一年ノ憲法法典制定ノ後動搖常ナラサ  
ル革命時代ヲ通シテ執政者ノ名義ノ交替スル毎ニ佛蘭西憲法法典ハ幾タヒ  
カ變更セラレタリ加之其主義タル皆一民主主義ヲ基礎トスルコトハ同シ然  
ルニ一八一四年ナポレオン第一世ノ没落スルニ及ヒルイ第十八世帝位ニ上  
ルヤ制定シタル新帝國ノ憲法法典ハ民主主義ヲ一變シテ君主主義ヲ採用シ  
タリ實ニ時勢ノ進運之ヲ致スモノニシテ革命ニ對スル反動タリ此憲法法典  
ハ既ニ憲法法典其者ニ就テ新思想ヲ採用シテ憲法法典ナルモノハ君主カ其  
自由ナル意思ニ依リテ人民ニ與フルトコロタリトセリ國家權力ハ君主ニ在  
リ人民ハ唯之ニ參與スルコトヲ許サルルニ過キスト爲セリ之從來ノ人民專  
政亞米利加流ノ思想ニ對シテ全然新ナルトコロニシテ一變シテ君權制限ノ  
思想トナレルモノ實ニ近世立憲政體ノ模範トスルトコロタリ此憲法法典ハ

北亞米利加ノ憲法法典ヨリモムシロ英吉利王國ノ制度ニ參酌スルコト多ク  
 ベンジャミン・コンスタンノ立憲論モ亦深ク影響セリ此憲法法典ハ革命ノ騷  
 亂ノ大ナリシカ如ク之ニ對スル反動ノ思想今ヤ全歐羅巴ヲ支配セルノ時運  
 ニ會シ一七九一年ノ憲法法典ヨリモ更ニ深大ナル影響ヲ諸國ニ及ホシ一八  
 一四年ヨリ一八四八年ニ至テ南獨逸諸國ヲ初トシテ相續テ成レル獨逸諸國  
 ノ憲法法典ハ皆此憲法法典ニ倣ヒ一八一五年ノ和蘭ノ憲法法典一八五四年  
 ノ西班牙ノ憲法法典後ニ伊太利ノ憲法法典トナリシサルジニアノ憲法法典  
 一八六一年ノ澳地利憲法法典ノ如キ皆ルイ第十八世ノ憲法法典ヲ模範トセ  
 サルハナシルイ第十三世ノ憲法法典ハ七月革命ニ至テ變更セラレタルカ其  
 後間モナク一八三一年白耳義ノ新國ノ憲法議會ハ憲法法典ヲ制定發布セリ  
 此憲法法典ハムシロー一七九一年ノ佛蘭西憲法法典ニ倣ヒタルトコロ多ク混  
 ユルニ自國ノ法制ヲ以テセリ民主主義ヲ以テ原則トシ國王ノ名ヲ有スル者  
 ハ國民ノ委任ニ依リテ國民ノ權力ヲ行使スルモノトス此新憲法法典ハ條章  
 ノ完備ニ於テ從來ニ卓越シタルヨリ今ヤ佛蘭西憲法法典ニ代テ流行セリ一

白耳義系  
 統ノ憲法  
 法典

八五〇年ニ制定セラレタル現行普魯西憲法法典一八四九年ノ澳地利憲法法  
 典及一八六七年ニ制定セラレタル同國現行憲法法典一八四八年匈牙利憲法  
 法典其他一八四八年以後ニ成レル獨逸諸國ノ新定又ハ改正憲法法典ハ皆多  
 少ノ度ニ於テ之カ影響ヲ受ケサルハナシ斯クシテ今ヤ立憲政體ノ國々ハ皆  
 憲法法典ヲ有ス其關係スルトコロハ系統ノ一ナルヲ知ルヘシ  
 然レトモ國國各國特別ノ歴史ヲ有シ特別ノ事情ヲ有ス憲法法典ノ系統一タ  
 リト云フト雖母子兄弟ノ關係アリト云フト雖其規定ノ内容ニ至テハ各々多  
 少ノ差異アリ皆特色ノ見ルヘキモノアリ必スシモ悉ク同一タリトスルコト  
 能ハサルナリ加之憲法法典ノ條章ニ承繼シテ相模倣スト云フモノハ其立憲  
 政體ニ關スル規定ノミ國體ニ至テハ素ヨリ模倣シテ改變スルコトヲ得ルモ  
 ノニ非サルハ前ニ之ヲ述ヘタルトコロ再ヒ說カスト雖諸國ノ憲法法典カ系  
 統ヲ一ニシ相承繼セリト云フヲ以テ國體ノ國國特有スルトコロタルヲ忘レ  
 サラシコトヲ要ス

# 第一編 緒論

## 第一章 大日本帝國ノ國體及政體

### 第一節 大日本帝國ノ國體

大日本帝國ハ純粹ナル君主國體ナリ——君主國體ニ關スル帝國憲法ノ宣明——大日本帝國ノ君主國體タルハ建國ノ始ヨリ定マル——大日本帝國ハ人民主權ノ思想ヲ基本トシタル君主國體ト異ナル——大日本帝國國體ト天皇ノ地位——機關説ヲ非トスル學說

大日本帝國ハ純粹ナル君主國體ナリ國體ノ區別ハ統治權ノ總攬等カ一人ノ自然人ナルト數人ナルトノ區別ニシテ其ノ唯一ノ自然人ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲スモノヲ君主國體ト爲スコト前ニ詳説セリ大日本帝國ハ唯一ノ自然人タル天皇ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲ス純粹ナル君主國體タリ

大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治ス天皇ハ統治權ヲ總攬ス帝國憲法法典ニ掲クルトコロノ文字炳トシテ帝國ノ純粹ナル君主國體タルコトヲ宣明

大日本帝國ハ純粹ナル君主國體ナリ

君主國體ニ關スル帝國憲法ノ宣明

ス天皇ハ一人ニ統治權ヲ統ヘ之ト統治權ヲ分有スル者アルコトナシ國家統治權ノ活動皆一人ノ天皇ニ源泉シ天皇ノ外ニ統治權ノ出ツルトコロナク天皇ナケレハ國家ハ活動ノ本源ヲ失ヒ國家亡フ天皇ハ國家ノ最高機關ニシテ一切ノ國家ノ意思ニ就テ最高最終ノ決定力ヲ有ス天皇ハ一切ノ國家機關ノ上ニ立テリ

大日本帝國ノ君主ハ天皇ニシテ其ノ統治權ヲ總攬スルニシテ其ノ權ヲ分有スル者アルコトナシ

大日本帝國ハ名實共ニ君主國體タリ彼ノ名ハ君主ト云フト雖其ノ實共和國ノ大統領又ハ國家ノ官吏ノ一人タルモノト明白ニ之ヲ區別スルコトヲ要ス君主、皇帝、國王等ノ名アリ帝國王國ト稱スト雖、人民全體若クハ其代表者ノ團體ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲シ君主ハ唯之レカ委任ヲ受ケテ統治スト爲ス國ノ體制ハ共和國體ナリ尊稱禮義ノ論ニ非ス法理ノ嚴正ナル説明トシテハ名ヲ以テ實ヲ蔽ヒ之ヲ君主ト爲シ君主國體ト爲スコト能ハサルナリ彼等ハ世襲ノ大統領タリ我天皇ハ素ヨリ統治權ノ總攬者タルノ實ヲ有ス他ニ統治權ノ總攬者タル者アリテ其命令委任ヲ受ケテ之ヲ行使スルノ官吏ニ非サルナリ

大日本帝國ノ君主ハ天皇ニシテ其ノ統治權ヲ總攬スルニシテ其ノ權ヲ分有スル者アルコトナシ

帝國ノ君主國體タルハ建國ノ初ヨリ定マルトコロ千古變ラサルトコロナリ夫レ國體ハ國ノ國タル所以ノ組織ノ根本基礎ヲ云フモノニシテ國體ノ變革ハ以テ國家自體ノ更新ト爲スヘク苟クモ國家ニシテ存續セハ國體ハ之ヲ變革スルコト能ハサル之レ國體ノ性質タルコト屢々説ケリ明治二十二年二月十一日發布ノ憲法法典ハ宣言シテ大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治スト爲シ天皇ハ統治權ヲ總攬スト爲ス謬リ認メテ帝國ノ君主國體ハ明治二十二年二月十一日ヲ以テ初マルト爲スコト勿レ憲法法典ハ千古ノ國ノ體制ヲ宣言シタルノミ之レヲ以テ舊日本亡ヒ新日本生ルルト爲スニ非ス依然タル君主國體ノ國タルコトヲ國家ノ根本法典タル憲法法典ニ掲ケテ立國ノ大義ヲ明カニスルモノ寔ニ憲法法典ノ意タリ天皇ハ此ノ憲法ニ依リテ統治權ノ總攬者タル地位ヲ附與セラレタルニ非ス祖宗ノ威靈ニ依リテ天祖ノ御位ニ居ルノ天之日嗣タリ固有ニ獨立ニ御大八洲天皇タリ又憲法法典ヲ制定シ立憲政體ニ則ルニ依リテ天皇ハ統治權ノ總攬者タルノ實ヲ失ヒ議會ト國權ヲ分テ行使スルニ至レリト爲スハ更ニ重大ナル誤謬タ

トシタル  
君主國體  
ト異ナル

リ憲法法典ノ定ムルトコロハ後ニ詳述スルカ如シ議會ハ天皇ノ統治權ヲ行  
 使スルニ參與スルノミ獨立ニ國家ノ意思ヲ發表スルコトヲ得ルモノニ非ス  
 法律ノ制定ニ協贊スレトモ自ラ法律ヲ制定スルモノニハ非ス天皇獨リ制定  
 スルトコロタリ抑モ政體ハ天皇カ總攬スルトコロノ統治權ノ行ハルル方法  
 形式ヲ云フ天皇カ自由ニ定メ得ルトコロナリ立憲政體ニモ則ルコトヲ得ヘ  
 ク專制政體ヲ法トスルコトヲ得ヘシ之カ爲ニ天皇ノ統治權ノ總攬者タル地  
 位ノ動搖スルコトナシ國ハ依然タル君主國體タリ若シ政體ノ變革スルカ爲  
 メニ天皇ノ地位動搖スト爲サハ之レ實ハ國體ノ變革ナラン即之レ國家ノ更  
 新ナラン立憲政體ヲ以テ統治ノ形式ト定メラレタルカ爲メニ日本帝國ハ君  
 主國體タル所以ヲ失ヒ變シテ共和國體ト爲レリト爲スニ能ハス歐羅巴ノ國  
 國立憲政體ノ採用ト共ニ人民主權ノ思想ヲ國家組織ノ根本ト爲シ君主國體  
 ノ名アリテ實ハ共和國體タリ又ハ國體ノ曖昧ナルモノト比類シテ説明スル  
 コトヲ容ルササルナリ

大日本帝  
國ノ國體

天皇ヲ國家ノ機關ト見ルノ學理ハ理論上實驗上疑ナキトコロトシテ予カ常

ト天皇ノ  
地位

ニ主張スルトコロタリ此ノ如キ天皇ノ地位ノ學理的説明ハ從來之ナキトコ  
 ロ固ヨリ西洋學術ノ賜タリ今ヨリ一百年前ニ於テ今ヨリ一千年前ニ於テ將  
 タ建國ノ初ニ於テ天皇ヲ以テ國家ノ機關タリトスルノ説明存シタルコトナ  
 シ然レトモ此ノ如キ學理ノ明カナルニ至レルカ爲メニ帝國ノ國體變革セリ  
 ト爲スコトナカレ此ノコトキ學理ノ説明ハ帝國ノ國體ヲ以テ未タ學理ノ明  
 ラカナルニ至ラサリシ時代ト異ナルト爲スコトナカレ天皇ヲ以テ國家ノ機  
 關タリト爲スハ唯リ今日ノ日本帝國ニ就テノ説明ニ非ス建國ノ初メヨリ今  
 ニ至ル迄天壤ハ與ニ窮リナキノ末ニ至ル迄天皇ヲ以テ國家ノ機關タリト爲  
 スナリ機關ノ意義ハ前ニ述ヘタリ其ノ意思カ國家ノ意思トセララルル地位ニ  
 在ルモノヲ機關ト云フ而シテ天皇ハ後ニ述フルカ如ク國家ノ根本機關ニシ  
 テ國家ト其ノ生命ヲ同シウシ天皇ナケレハ國家アルコト能ハサルノ地位ニ  
 在ルコト實ニ我純粹ナル君主國體ニシテ建國ノ初ヨリ變ラサルトコロタリ  
 西洋學術ノ輸入シ來リテ國家國法ノ科學的研究ノ未タ起ラサル時代ニ在テ  
 ハ國家ナル言語モナク觀念ノ形成セラレタルモノモナシ況ンヤ固ヨリ國家



機關說ヲ  
非トスル  
學說

ノ機關ナル觀念オヤ化學ノ未タ起ラサル時代ニ在テ水素ト云ヒ酸素ト云フ  
 觀念ノ之レナキカ如シ然レトモ化學ノ起ルト共ニ水ハ其幾分ヲ變シテ水素  
 ト酸素トナレルニ非ス此ノ學理ヲ推シテ水素ト酸素カ水ノ成分タリシコト  
 ヲ化學アル以前ノ水ニ就テモ論スルコトヲ得ヘキカ如ク國家ト云ヒ國家機  
 關ト云フ觀念ナカリシ時代ノ有様ヲ今ヤ明カナルニ至レル學理ヲ應用シテ  
 國家ト説明シ國家ノ機關ト説明ス之レ學理ノ學理タル所以ナリ學理ハ説明  
 ニシテ創造ニ非ス學理上ヨリ之レヲ見レハ建國ノ初メヨリ天皇ハ國家ノ機  
 關タリト説明スヘシ天皇ハ國家ノ機關タリト云フノ説明ヲ非トスル者或ハ  
 曰ク天皇カ統治權ノ主體タルハ國民千古ノ信念ナリ若シ之ニ反シテ天皇ノ  
 外ニ國家ヲ以テ統治權ノ主體タリト爲シ天皇ヲ以テ其ノ機關タリト説明セ  
 ントナラハ我民族千古ノ確信念近時ニ及ヒ一變シタルコトヲ證明セサルヘ  
 カラスト論者恐ラクハ國民ノ信念ト學理トヲ混同スルコトナキカ國民ノ信  
 念ヲ今ヨリ見テ學理的ニ説明スレハ天皇ハ國家ノ機關ナリト云フハ何故ニ  
 國民ノ信念ノ一變ト相關スルヤ論者或ハ學理ハ國體ヲ變革スルノ創造力ア

リト爲スカ然ラスンハ天皇ヲ國家ノ機關タリト説明スルヲ以テ國體ノ動搖  
 ヲ來スカノ如ク狼狽スル所以ヲ知ルコト能ハス後ニ天皇ヲ説クニ及ヒ再ヒ  
 之ヲ詳説スヘシ

## 第二節 大日本帝國ノ政體

大日本帝國ノ政體トハ帝國現行ノ政體ヲ意味ス——立憲政體ノ三大綱——大日本帝國現行ノ政  
 體ハ立憲政體ニ屬ス——帝國現行ノ政體ニ關スル勅語勅諭及憲法ノ宣言——帝國ノ立憲政體ノ  
 特色

大日本帝國ノ政體ト云フ語ハ甚タ當ラス何トナレハ政體ハ一時ノ機宜ニ從  
 テ定メラルルトコロニシテ國トシテ定マルトコロノ政體アルモノニ非サレ  
 ハナリ大日本帝國ノ政體ト云フ實ハ帝國現行ノ政體ノ意タリ帝國固有ノ政  
 體ナルカ如ク聞ユルカ故ニ誤解セラレサランコトヲ希望ス統治權行使ノ方  
 法形式ノ政體ノ如何ハ毫モ國體ト相關スルコトナク統治權ノ總攬者ハ如何  
 様ニモ之ヲ定ムルコトヲ得ヘシ我現行ノ政體ハ天皇カ之ヲ統治ニ適當ナル  
 形式トシテ隨意ニ撰擇シテ採用シタルトコロニ係ル帝國ノ政體ハ性質上之

大日本帝國  
 ノ政體  
 大日本帝國  
 現行ノ政體  
 大日本帝國  
 現行ノ政體  
 大日本帝國  
 現行ノ政體

レアラサルヘカラスルカ故ニ之ニ則ルニ非サルナリ  
 政體ハ如何様ニモ定メラルルコトヲ得ヘク國國各々異ルトコロニシテ其變  
 態初メヨリ一理想スルコトヲ得ス國體ヲ君主國體ト共和國體トニ分別ス  
 ルカ如ク一定ノ標準ヲ設ケテ變態ノ限リナクアリ得ル政體ヲ分類スルコト  
 ヲ得ス唯近世立憲政體ト稱セララルル其ノ定メ方カ一定ノ系統ニ屬スル政體  
 アリ之ニ則ルモノヲ特ニ立憲政體ト稱シ諸他ノ政體ヲ汎稱シテ專制政體ト  
 名クルコト前ニ述ヘタリ一國ノ政體如何ノ問題ハ要スルニ立憲政體ナルヤ  
 否ヤニ歸ス

立憲政體  
ノ三大綱

前ニ立憲政體ノ發達ヲ説キ之レヨリ通觀歸納シテ諸國ノ立憲政體ト稱スル  
 モノ多少其ノ形態ヲ異ニスト雖要スルニ其ノ精神主旨トスルトコロハ自由  
 ノ確保ニ在リテ一ニハ統治權ノ行使ニ一定ノ規律アラシムルコト二ニハ統  
 治權ノ行使ニ民主的原素ヲ加味スルコト三ニハ權力分立ノ主旨ニ基キテ統  
 治權行使ノ方法形式ヲ定ムルコト立憲政體ノ大綱ト爲セリ之等ノ大綱主旨  
 ハ必シモ立憲政體ノ國國ニ於テ皆各々同一ノ程度同一ノ形式ニ形ハルルコ

トナシ民主的原素ヲ加味スト云フト雖モ或ハ人民全體ヲ以テ立法ノ最終機  
 關トスルモノアリ或ハ此程度迄ニ至ラス人民中ヨリ公選シタル議員ヲ以テ  
 立法機關ヲ組織スルモノアリ其ノ立法ニ參與スル程度ニ於テモ或ハ君主ト  
 共同シテ立法スト爲スモノアリ又唯君主ノ立法スルニ參與スルニ止マルト  
 爲スモノアリ其ノ公選ノ方法ニ於テモ或ハ普通選舉ニ依ルモノアリ又極メ  
 テ之ヲ制限スルモノアリ二院制度ヲ採ル國ニ在テハ加フルニ非民主的原素  
 ヲ以テスルモノナリ權力分立ノ主旨ニ基クモ極メテ嚴格ニ之ニ從ハントス  
 ルモノアリ又僅カニ其ノ主旨ヲ示スニ止マルモノアリ等シク立憲政體ト云  
 フト雖態様出入極メテ繁多ニシテ其ノ兩極端ナルモノヲ捉ラヘ來ルトキハ  
 殆ント之ヲ同一種ニ列スルコト能ハサルカ如キノ感アラントス然レトモ其  
 精神主旨トスルトコロ自ラ如上ノ三大綱ニ在ルコトヲ認メ得ヘキモノアレ  
 ハ之ヲ立憲政體ト稱ス

如上ノ三大綱其制度ノ上ニ具體シテ形ハルルモ亦々國國此ノ主旨ニ從フノ  
 程度ノ異ナルニ從ヒ一ナラス然レトモ其著明ナルモノヲ舉クレハ前ニ述ヘ

タル意義ニ於ケル憲法法典ヲ有スル行政ノ行動ヲシテ法規ニ依遵セシメン  
コトヲ庶幾スル司法權ヲ以テ行政ノ外ニ獨立ナラシムル國權ニ對シテ國民  
ノ自由ヲ保障スル公選ノ議員ヲ以テ立法機關ヲ組織スル國務大臣責任ノ制  
ヲ定ムル立法司法行政ノ作用ヲ分チ各々獨立ノ機關ヲシテ之レヲ行ハシム  
ル之等ハ皆國ノ政體ヲシテ立憲政體タラシムルノ制度タリ悉ク之ヲ行ハス  
ト雖其二三ヲ採用シ以テ統治ノ形式方法ト爲スモノハ其ノ主旨前述セルト  
コロニ在ルカ故ニ之ヲ立憲政體ノ國ト云フ

大日本帝國  
現行ノ立  
憲政體ハ  
屬ス

帝國現行  
ノ立憲政  
體ハ屬ス  
勅諭及  
勅諭ノ  
語法

明治二十二年二月十一日ノ帝國憲法ハ實ニ帝國統治ノ方法形式ヲ定メテ立  
憲政體ニ則ルコトヲ定メラレタルモノ我カ現行ノ政體ハ實ニ立憲政體ニ屬  
ス憲法第四條ニ憲法ノ條規ニ依リ統治スルコトヲ定メラルルハ統治權ノ行  
使ニ一定ノ規律アラシムルノ主旨ニ從フモノニシテ立憲政體ニ則ルノ宣言  
ナリ定メラレタル憲法法典ハ固定不動ナルコトヲ望ムノ意ハ憲法發布ノ勅  
語ニ之レヲ以テ不磨ノ大典ト爲スコトヲ宣ヘ法典ノ前文ニ茲ニ太寶ヲ制定  
シ朕カ率由スル所ヲ示シ朕カ後嗣及臣民及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詔リ將來若此ノ憲法ノ或ル條章ヲ改正スルノ必要  
ナル時宜ヲ見ルニ至ラハ朕及朕カ繼承ノ子孫ハ發議ノ權ヲ執リ之ヲ議會ニ  
附シ此ノ憲法ニ定メタル要件ニ依リ之ヲ議決スルノ外朕カ子孫及臣民ハ敢  
テ之カ紛更ヲ試ミルコトヲ得サルヘシトスル勅語ニ彰明較著タリ民主的原  
素ヲ加味スルハ明治ノ初メヨリ定マルトコロノ政治上ノ方針ニシテ君主國  
體タルノ尊嚴ハ之レカ爲メニ固ヨリ動カサルコトナシト雖祖宗民ヲ重ン  
スルノ意ニ從ヒ民意ニ聽クノ聖意ハ明治元年ノ五箇條ノ御誓文ニ廣ク會議  
ヲ起シ萬機公論ニ決スヘシト云フニ見ユ立憲政體ノ基礎茲ニ確立スト爲ス  
ヘシ爾來此ノ旨ニ從ヒ或ハ地方長官ヲ召集シテ人民ニ代テ協同公議セシメ  
以テ他日民選議會ノ素ヲ爲シ元老院ヲ置テ立法ノ源ヲ廣ムルノ旨ヲ以テ之  
ヲ議會ニ告ケ立法機關獨立ノ源ヲ爲セリ明治十四年ニ至リ明治廿三年ヲ期  
シテ國會ヲ開クコトヲ勅諭セラルルニ至ル勅諭ニ曰ク朕祖宗二千五百有餘  
年ノ鴻緒ヲ嗣キ千古紐ヲ解クノ乾綱ヲ振張シ大政ノ統一ヲ總攬シ又夙ニ立  
憲政體ヲ建テ後世子孫繼クヘキノ業ヲ爲サンコトヲ期ス嚮ニ明治八年ニ元

帝國ノ立憲政體ノ特色

老院ヲ設ケ十一年ニ府縣會ヲ開カシム此レ皆漸次基ヲ創メ序ニ循テ歩ヲ進ムルノ道ニ由ルニ非サルハナシ爾有衆亦朕カ心ヲ諒トセン顧ミルニ立國ノ體國各宜キヲ殊ニス非常ノ事業實ニ輕舉ニ便ナラス我祖我宗照臨シテ上ニ在リ遺烈ヲ揚ケ洪模ヲ弘メ古今ヲ變通シテ斷シテ之ヲ行フ責朕カ躬ニ在リ將ニ明治二十三年ヲ期シ議員ヲ召シ國會ヲ開キ以テ朕カ初志ヲ成サントス云云ト聖意タル以テ徵スヘシ明治二十二年發布ノ憲法法典ハ帝國議會ヲ以テ立法ノ府ト爲シ衆議院ハ公選セラレタル議員ヲ以テ組織スル事ヲ定ム臣民ノ權利自由ヲ保障スルモ亦憲法法典ノ定ムルトコロタリ固ヨリ祖宗臣民ヲ愛重スルノ意ヲ襲クモノト雖亦立憲政體ノ大義ニ出ツルトコロタリ統治ノ方法形式ハ又固ヨリ三權分立ノ主旨ニ則ル立法ハ帝國議會ノ協贊ヲ以テ之ヲ行ヒ司法ハ天皇ノ名ニ於テ獨立ノ裁判所ヲシテ之ヲ行ハシム又一定ノ政務ヲ劃シ天皇ノ直接親裁スルトコロト爲ス天皇ヲ補弼スル者國務大臣アリ其ノ責ニ任スル事ヲ定ム立憲政體ノ大旨トスルトコロ皆之レヲ採用セリ固ヨリ我立憲政體ハ我特色ヲ有ス西洋諸國ノ制度ニ比スレハ彼等カ極端ニ

走セテ政綱紛亂ノ基ヲ成スカ如キモノ皆改メテ中庸ニ從ヒタルカ如キ苟クモ君主國體ノ旨ト支吾セサランコトヲ期セルカ如キ一一彼ヲ以テ類推シテ論スルヲ得スト雖立憲政體タルハ即一ナリ  
 憲法ハ二大部分ヨリ成ル第一部ハ國體論ナリ第二部ハ政體論ナルコト屢々說ケリ前節我國體ノ大綱ヲ說キ此節我現行ノ政體ハ立憲政體タルヲ述タリ其詳細ハ後ニ說カントスルトコロタリ

## 第二章 大日本帝國憲法

現行憲法ノ發布ハ國體ヲ宣明スルト共ニ政體ヲ創制ス——憲法法典ハ國家ノ意思ノ表白ナリ——  
 —帝國憲法法典ハ天皇ノ欽定シ給フ所ナリ——憲法變更ノ權ハ天皇ニ專屬ス——帝國議會ノ議決ハ憲法改正ニ必要ナル手續ナル乎——帝國憲法ノ國法學上ノ地位——帝國憲法ノ形式ノ效力——帝國憲法改正ノ特別手續——第一點——第二點——第三點——第四點——第五點——臣民ハ特定ノ國家行動ニ對シ憲法違反ヲ主張シテ服從ヲ拒ム權能アル乎——憲法ノ最高解釋權及ヒ決定權ハ天皇ニ屬ス——帝國憲法ノ淵源——一法律及命令——二國務ニ關スル詔勅——三憲法施行前ニ於ケル諸種ノ名目ヲ以テ發布セラレタル成文法規——四自主權ノ規定——皇室典範ノ實質及ヒ其國法上ノ地位——皇室典範ノ形式ノ效力——皇室典範ハ成文法律ナルヤ——皇室ノ自主權ニ基ク規定トハ何ゾ——王家ノ家法トハ何ゾ——王家ノ家法ハ其自主權ニ基ク規定ナリヤ——皇室典範ハ自主權ニ基ク規定ニ非ラスシテ特種ノ形式ニ於ケル國家ノ成文法律ナリ——國際條約ハ國法ノ淵源タルヤ

明治二十二年二月十一日大日本帝國憲法法典發布セラレタリ國體ノ主綱ヲ宣明シ立憲政體ニ則テ統治權ヲ行使スル事ヲ規定ス實ニ現行ノ憲法法典タリ抑モ國體ハ之ヲ屢々説ケルカ如ク國家ノ組織ノ基礎ニシテ何人カ統治權

現行憲法ノ發布ハ國體ヲ宣明スルト共ニ政體ヲ創制ス

ノ總攬者タルヤハ國家ノ存立ト終始スル所ニシテ國體ノ變更ハ國家ノ解體ナリ統治權ノ總攬者ハ之ヲ變更スル事ヲ得ス之ヲ變更スルハ國家ノ更新タリ特定ノ人カ統治權ノ總攬者タルハ其國家カ存續スル限リ素ヨリ定マル所ニシテ人意ヲ加ヘテ動カシ得ルトコロニ非ス明治二十二年ノ憲法法典ノ制定ハ舊日本國家ノ滅亡ニシテ新日本國家ノ勃興ニ非サルカ故ニ我國體ハ依然トシテ千古ノ國體タリ天皇カ統治權ノ總攬者タルハ此憲法法典ヲ以テ新ニ定ムルトコロニ非スシテ國家肇造ノ當初ヨリ定ルトコロノ大義タリ大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治スル憲法ノ文句ハ瑞穗國是吾子孫可王之地宜爾皇孫就而治焉行矣寶祚之隆當與天壤無窮者矣ト云ヘル天祖カ勅語ノ翻譯ナリ其義萬古喻ルコトナキハ前章述フルトコロノ如シ明治二十二年ノ憲法法典ニ於テ初メテ天皇カ統治權ノ總攬者タルノ地位ヲ得タルニ非サルハ明ナル事日月ノ如シト雖特ニ之ヲ注意スルハ寔ニ帝國憲法ノ法理ヲ解スルノ最大要義タレハナリ明治二十二年ノ憲法法典ニ依テ新ニ定メラレタルトコロハ主トシテ統治權ノ行使ノ方法ニ於テ立憲政體ニ則ルコト之ナリ

憲法典  
ハ國家ノ  
意思ヲ表  
白ナリ

天皇ナクハ國家  
ヲ振テシム

帝國憲法  
ハ天皇ノ  
欽定ヲ  
給フ所  
トシ

憲法變更  
ハ天皇ノ  
專屬ス

帝國議會  
ハ憲法ノ  
改正ハ  
必要ナ  
ル手續  
ナ

從テ憲法アリテ天皇アルニ非ス天皇アリテ憲法アルノ理モ亦明カナラン憲  
法典ハ國家ノ意思ノ表白ナリ國家ノ意思ハ天皇ヲ措テ他ニ出ヅルトコロ  
ナシ國家ハ實ニ人格ナリ然レトモ天皇ハ國家根本ノ要素タル意思機關ニシ  
テ天皇ナケレハ國家ノ人格ナシ國家ハ天皇ノ意思ニ依ラスシテ別ニ意思ヲ  
發表シテ天皇カ統治權ノ總攬者タル事ヲ定ムルコトヲ得ルモノニ非ス天皇  
ナケレハ國家ノ意思ナキナリ此事ヲ天皇ハ統治權ノ總攬者タリトハ云フナ  
ル若シ天皇ノ外ニ國家カ意思ヲ表白スル方法ヲ有セハ天皇ハ統治權ノ總攬  
者ニ非ス天皇ヲ統治權ノ總攬者トスル國體ハ天皇ヲ以テ一切ノ國家ノ意思  
ノ源泉ト爲スノ國體タリ憲法典發達ノ歴史ニ溯テ徵スレハ憲法典ハ人  
民ノ約束ニ成ルトスルノ思想カ有力ナリシコトアリテ成文ヲ設クルノ源ハ  
或ハ此思想ニ在リシトスヘキコト前ニ説ケリ此思想ハ所謂民定憲法ノ思想  
タリ又ハ憲法典ハ君主ト人民トノ約束ニ成ルノ思想タリ此ノ如キ思想ハ  
素ヨリ近世國家ノ思想ノ容レサルトコロニシテ學者モ皆法理トシテ之ヲ主  
張スルモノアルコトナシト雖思想ノ根底スルノ深キヤ國家ノ憲法典アリ

テ初メテ何人カ統治權ノ總攬者タルヤカ定マルト爲スハ屢々聞クトコロノ  
論説タリ法理トシテハ憲法典ハ悉ク欽定タラサルヘカラス我國法カ天皇  
ヲ統治權ノ總攬者タリトスルナラハ天皇ハ素ヨリ憲法典ノ制定者タリ之  
ニ依テ天皇タル位ヲ附與セラレタルニ非ス

憲法ヲ變更スルノ權ハ又天皇ニ專屬ス之ヲ統治權ノ總攬者タルノ標徴ト爲  
スコト前ニ説ケリ若シ憲法ヲ變更スルノ機關他ニ在リ又ハ天皇獨立ニ專ラ  
之ヲ行フ事ヲ得ストスレハ統治權ノ總攬者タルノ旨ニ反ス天皇カ統治權ノ  
總攬者タリト云フハ憲法變更ノ權之ニ專屬スルノ意タリ帝國憲法第七十三  
條ハ帝國憲法ノ改正ハ帝國議會ノ議ヲ經テ之ヲ行フヘキコトヲ定ム然レト  
モ之ヲ以テ帝國議會カ天皇ト共同シテ憲法ノ變更ヲ爲スモノト爲スコト能  
ハサルハ素ヨリ論スル迄モナシ我國體ニ戻リ天皇ノ統治權ノ總攬者タル所  
以ヲ害フ帝國議會ノ議ヲ經ヘキコトヲ定ムト雖之ヲ後ニ法律ニ就テ述フル  
カ如ク議會ハ唯議決スルノミ天皇ト共ニ憲法ノ改正ヲ試ムル者ニ非サルナ  
リ天皇ハ唯議會ノ議ニ附シテ事ヲ鄭重ニシ親ヲ其改正ヲ行フ後ニ法律ノ協

贊ニ就テ説クトコロヲ参照シテ天皇ハ獨リ立法者タルカ如ク憲法ヲ改正スルモノナルコトヲ覺ルヘシ議會ノ議ヲ經ルカ故ニ天皇ニ憲法變更ノ權ノ專屬セザルト爲スコト能ハス此論結ハ必スシモ學者ノ或ハ論スルカ如ク天皇ハ議會ノ議決ニ拘ラス憲法ノ改正ヲ爲スコトヲ得ルモノニシテ唯其議ニ附スルニ止マルト爲サスト雖同シク得ラルルトコロナリ論者ハ帝國憲法法典ハ純正ナル欽定憲法ノ主義ニ成ル者ニシテ若シ議會ノ議決ヲ以テ之カ爲メニ必要ナル手續タリト爲ストキハ爲メニ天皇ハ單獨ニ憲法改正ヲ行フモノト爲スコト能ハサルニ至リ天皇ノ統治權ノ總攬者タル地位ニ反スルコトヲ憂ヘテ恐ラク此説ヲ爲スモノナラン然レトモ法律ノ制定ハ議會ノ協贊ヲ要スレドモ議會ハ天皇ト共ニ立法スルモノニ非ス論義ノ最明瞭ニ認ムルトコロタリ然ラハ憲法ノ改正ニ在テ唯リ議會ノ議決ヲ必要ナル手續ト爲ストキハ天皇カ專ラ憲法ノ改正ヲ爲スモノニ非スト爲ササルヘカラサルノ理由アルコトナカラシ帝國憲法第七十三條ハ議會ノ議決ヲ以テ改正ノ必要ナル手續ト爲スモノナリ若シ然ラストスレハ其議會ノ議ニ附スヘシト云フモノ眞

帝國憲法上ノ地位

帝國憲法ノ形式的效力

帝國憲法ノ修正ノ特別手續

第一點

ニ空文タラントス既ニ議ニ附スヘシト定ム之ヲ必要ナル手續トスルモノト見ルハ蓋シ穩當ナル解釋タランカ而シテ論者ノ憂フルカ如ク斯ク解スルカ爲メニ憲法改正ノ權天皇ニ專屬セザルノ結果ヲ生スルコトナケレハ此穩當ナル解釋ニ從フヲ以テ適當ト爲ササルヘカラス議會ノ議決ハ憲法改正ノ必要ナル手續タリ然レトモ憲法改正ノ權ハ天皇ニ專屬ス

帝國憲法ハ前ニ説ケル國法學上特ニ憲法法典ト名ケラルヘキモノタルノ性質ヲ有ス國法學上憲法法典ト云フトキハ特種ノ形式的效力ヲ有セルモノタラサルヘカラスシテ實質ニ於テ憲法の規定ヲ有スト雖必スシモ之ヲ憲法法典ト爲スコト能ハサルハ前ニ説ケリ帝國憲法ハ此意義ニ於テ憲法法典タリ一般成文法ト明瞭ニ區別セラレ其變更ハ普通一般ノ立法ノ場合ニ於ケルヨリモ更ニ鄭重ナルノ手續ヲ必要トセラル普通一般ノ立法ノ場合ニ於ケルヨヘシ憲法ノ改正ハ數多ノ點ニ於テ之ト區別セラル其第一ハ發案ノ權唯リ天皇ニ專屬スルコト之ナリ發布ノ勅語ノ中ニハ將來此ノ憲法ノ或ル條章ヲ改定スルノ必要アル時宜ヲ見ルニ至ラハ朕及朕カ繼續ノ子孫ハ發議ノ權ヲ執





ケラルルモノアルコトナシ素ヨリ憲法ヲ解釋シ特定ノ國家ノ行動カ憲法ニ違反スルヤ否ヤヲ決定スルノ權ハ天皇ニ屬ス其決定ハ最終ニシテ動カスヘカラサルノ決定タリ故ニ天皇カ法律命令ヲ發布シ其他諸般ノ施政ノ行動アルハ自ラ之ヲ憲法違反ニ非スト思爲スレハナリ故ニ之ヲ行フナリ天皇ノ解釋シテ憲法違反ニ非スト爲スモノ之ヲ私ニ解釋シテ憲法違反タリト思爲スルノ故ヲ以テ服從ヲ拒ムコトヲ得ス

帝國憲法ノ淵源

二、國務ニ關スル詔勅

及命令法律

憲法法典ハ必スシモ國家ノ實質的憲法規定ノ全方ヲ包含スルモノニ非サルコトハ前ニ述ヘタリ帝國憲法法典モ亦然リ帝國憲法ノ淵源ハ獨リ之ノミヲ以テ盡クトハ爲スコト能ハス國家ノ組織ヲ定メ立憲政體ノ運用ヲ規定スルノ法條ハ諸他ノ成文法律ニ散見セシ立憲政體ノ國ニ在テハ成文法律ヲ制定スルノ形式定マルモノアリ我憲法ノ定メニ於テハ其主要ナルモノ法律ト命令ト之アリ後ニ詳説スルカ如ク帝國議會ノ協贊ヲ經テ制定スルモノヲ法律ト爲シ之ト區別スルカ爲ニ其然ラサルモノヲ命令ト爲ス其他法律命令ノ名アラサル國務ニ關スル詔勅アリ皆形式ノ區別ニシテ内容ノ區別ニ非ス國家

三、憲法施行前ニ於ケル諸種ノ名目ヲ以テ發布セラレタル成文法規

ノ憲法規定ノ淵源トシテ數フヘシ  
憲法法典ノ施行以前諸種ノ名目ヲ以テ發布セラレタル成文法律モ亦憲法法典ノ施行ト共ニ消滅セス其效力ヲ存續スルコト憲法第七十六條ノ定ムルトコロタリ今ニ其廢止ヲ見ルコトナク有效ニ存在スルモノ少ナカラス又憲法ノ淵源トシテ舉クヘシ或ハ憲法第七十六條ノ規定ニ依リ憲法施行以前ノ命令ハ其ノ規定ノ内容ノ如何ニ依リ或ハ法律トナリ又ハ命令トナレリト云フモノアリト雖本條ハ唯々其ノ國家ノ命令タル效力ヲ存續スルコトヲ定メタルノミ其ノ形式變シテ法律トナリ命令トナルト爲スモノニ非サルカ故ニ別ニ憲法ノ淵源タル成文法律ノ一ノ形式トシテ之ヲ數ヘサルヘカラス或ハ憲法施行以前ニモ明治十九年二月勅令第一號公文式ニ於テ法律ト命令トノ區別ノ定メアリ憲法上定マルトコロノ區別ト相一致スト爲ス者アリト雖其區別ノ分界ノ標準全然相異ナリ帝國議會ノ設ナキ以前ニ其ノ之ヲ經タルト否トノ區別アリトスルニ當ラサルヤ論ナシ要スルニ憲法施行前ニ於テハ其初或ハ太政官布告ト云ヒ布達ト云ヒ達ト云ヒ明治十九年公文式ニハ法律ト勅

四、自主  
權ノ規定

令トノ名稱定メラレタリト雖皆混同シテ國家ノ命令タルノミ又ハ何等カノ區別アリシトスルモ憲法施行後ハ皆形式ノ區別ナキ國家ノ命令ト見ルヘキモノニシテ法律ト命令トノ目下ニ列擧スルコト能ハス

國法ノ淵源トシテ尙自主權ノ規定ヲ數ヘサルヘカラス抑モ國家内ニ於ケル法ノ源泉ハ國家ノ權力ノ外ニ之アルコトナシト雖然レトモ自治制度カ行ハルルトキハ各種ノ公共團體ハ國家ノ事務ノ一部ヲ自己ノ事務トシテ行フトコロノ獨立ノ人格タル地位ヲ保有シ其事務ヲ處理スルカ爲ニ法ニ依テ定マル人格ノ範圍内ニ於テ一定ノ命令權ヲ有シ之ヲ以テ一定ノ法タル效力アル條規ヲ定ムルコトヲ得固ヨリ其源泉ハ等シク國家ノ權力ニ在レトモ獨立ノ人格ヲ有スル公共團體ノ獨立ノ權力通常學者ノ名ケテ自主權ニ出ツル法ナルカ故ニ國家ノ直接ノ命令ノ外ニ國法ノ淵源トシテ之ヲ數フルヲ適當トス然レトモ實際ニ於テハ此ノ如キ自主權ノ規定カ國家ノ組織及ヒ立憲政體ヲ含ムコトハ殆ント之ナカルヘキカ

皇室典範  
ノ實質及

帝國ノ憲法的規定ヲ包含スル成文法律ノ一種トシテ特ニ擧クルコトヲ要ス

其國法上  
ノ地位

ルモノハ帝國憲法典ト同日ニ發布セラレタル皇室典範ナリ或ハ皇室典範ハ皇室一家ノ私ノ規約ニシテ國家ノ成文法律タル性質ヲ有スルモノニ非ス下爲スモノアリ若シ然リトスレハ假令之ヲ不文法ヲ國法ノ淵源タリトスルカ如キ意義ニ於テ又國法ノ淵源ノ一タリトスルコトヲ得ヘキカナレトモ之ヲ以テ成文法律ノ形式ノ一トシテ數フヘカラス然レトモ皇室典範ハ之ヲ成文法律ノ一種トシテ見ルヘキ理由少カラス之アリ先ツ其規定スルコロノ實質ハ明カニ皇室家ノ私事皇室一家ノ私事ナルモノアリトスルモノニ關スルモノニ非ス之ヲ例ヘハ皇室典範掲クルトコロノ皇位繼承ノ順序ニ關スル規定ノ如キ攝政ヲ置ク場合及之ニ任スルノ資格順序ニ關スル規定ノ如キ又皇族ノ訴訟ニ關スル規定ノ如キハ最モ顯著ナル憲法的規定タリ固ヨリ其定ムルトコロノ内容ヲ以テ之ヲ國法トスルコト能ハス唯夕前ニ述ヘタル習慣法又ハ後ニ述フル憲法典ノ前文詔勅等ノ如ク國法解釋ノ資料ト見ルニ止ムルコトヲ得ヘク其内容カ實質ニ於テ憲法ニ屬スル規定ヲ含ムノ故ヲ以テ之ヲ形式上憲法典ノ一部タリトスルノ論ハ極メテ不完全ナリ之ヲ形式

皇室典範  
ノ形式的  
效力

上憲法典ノ一部ト見ルニハ論據足ラスト雖憲法典ニ於テ皇室典範ノ形式の效力ヲ定メ第七十四條ニ皇室典範ノ改正ハ帝國議會ノ議ヲ經ルコトヲ要セス皇室典範ヲ以テ憲法典ノ條規ヲ變更スルコトヲ得スト爲スモノハ皇室典範ヲ以テ國家ノ成文法律ノ一種ト見ルヘキ最モ明白ナル證據ニ非スヤ若シ然ラストスレハ固ヨリ他ノ成文法律ト相變更スルコトヲ得ルト得ルルト其形式の效力ノ問題發生スルコトナク之ヲ定ムルノ必要アルコトナシ憲法典之ヲ定ムルモノ偶々以テ其國家ノ成文法律ノ一種タルコトヲ知ルニ足ラン

然ラハ皇室典範ハ如何ナル種類ノ成文法律タリヤ之ヲ憲法典ノ形式の一部トスルコト能ハサルハ右ノ如シトスレハ法律ナルカ果タ命令ナルカ其法律ニ非サルハ固ヨリ明カナリ憲法第七十六條皇室典範ノ改正ハ議會ノ議ヲ經ル事ヲ要セスト爲セハナリ學者ノ之ヲ説明スルモノ皇室典範ハ皇室ノ自主權ニ基ク規定ニシテ故ニ國家ノ成文法律ノ一種タリトス自主權トハ前ニ說ケルカ如ク國家ヨリ附與セラレタル團體内部ニ對シ法規ヲ定ムル公共團

皇室典範  
ハ成文法  
律ナルヤ

法律

皇室ノ自  
主權ニ基  
ク規定ト  
ハ何ソ

王家ノ家  
法トハ何  
ソ

體ノ權利ニシテ故ニ其之ニ基ク規定ハ國法ノ一種タルナリサレハ一ノ團體ノ内部ニ存スル私法上ノ規約又ハ團體ニ對シテ定ムル命令的規則ハ自主權ニ基ク規定ト稱スヘキ者ニ非ス然ルヲ或ハ皇室典範ハ皇室ノ自ラ定ムル所ノ内部ノ規則タルカ故ニ自主權ニ基ク規定ナリト解スル者アリ獨逸諸國ノ現行ノ國法ノ如キハ憲法ノ制定ト其ニ漸ク從來其ノウチニ存セル君位ノ繼承ノ事ノ如キ憲法的规定ヲ憲法典其他ノ成文法律ニ移シ純然タル君主ノ家族内ニ於ケル關係ヲ定ムル者タリ學者屢々之ヲ自主權ニ基ク規定トスレトモ團體内部ノ私ノ定メハ自主權ナシト雖爲シ得ルトコロ之ヲ自主權ニ基クト云フハ當ラス之ヲ皇室ナル團體内部ノ定メタリトスルナラハ自主權ニ基ク規定ト稱スヘキモノニ非ス從テ之ヲ憲法ノ淵源トスルハ固ヨリ謬レリ而シテ皇室典範ハ實質上形式上之ヲ以テ皇室ナル團體内部ノ定メタルニ止ルト見ルヘカラサルハ前說ケルカ如クニシテ皇室典範ハ實ニ國家ノ成文法律ノ一種タルナリ然レトモ之ヲ以テ自主權ニ基ク規定タリト爲スコト能ハス自主權ニ基ク王家家法ハ其例ヲ舊獨逸帝國ノ下ニ存セル各國王家ノ家法

ニ見ル舊逸獨帝國ノ時代ニ在テ各國君主ノ家族ハ所謂帝國直接臣民ニシテ  
 各國君主ノ臣民ニ非ス各國君主ハ之ニ對シテ命令權ヲ有スルモノニ非ス之  
 ニ對シテ法規ヲ定ムル事ヲ得ス其家法ハ君主家族カ帝國ヨリ附與セラレタ  
 ル自主權ニ基キテ定ムルトコロト解スヘキ性質ヲ有セリ此ノ如キモノ之ヲ  
 眞ニ自主權ニ基クト爲スヘシ我皇室典範ヲ目シテ自主權ニ基ク規定タリト  
 爲スハ恐ラクハ舊獨逸帝國ノ下ニ於ケル各國王家ノ家法ヲ以テ準ラヘ論ス  
 ルナルカ然レトモ如上ノ特別ナル關係ノ存在セサルナラハ之ヲ自主權ニ基  
 クト爲スコトヲ得ス獨逸諸國王家ノ家法モ舊獨逸帝國瓦解シ各國カ完全ナ  
 ル主權ヲ有スルニ至リ自ラ憲法法典ヲ制定スルト共ニ前ニ述ヘタル其ノウ  
 チニ存セル憲法的规定ヲ憲法法典又ハ其他ノ法律ニ移シタルモノノ外ハ從  
 來ノ家法ヲ其儘ニ存シタルモノモ亦少カラスト雖之等ノ家法ハ最早ヤ自主  
 權ニ基クモノト爲サルルコトナク明白ニ之ヲ國家ノ命令ノ一種ト見國家ノ  
 立法ノ手續ヲ以テ之ヲ變更スヘシト爲セリ學者之ヲ論シテ獨逸帝國ノ瓦解  
 シテヨリ各國君主ハ其家族ニ對シテ完全ナル命令權ヲ得自ラ法規ヲ定ムル

王家ノ自主權ニ基クテ  
 法規ヲ定ムル

コトヲ得ルニ至テ從來自主權ニ基ク規定ト見ルヘカリシ王家ノ家法ハ變シ  
 テ國家ノ法律ト爲リシナリト然リ今ヤ獨逸各國王家ノ家法ハ之レヲ自主權  
 ニ基ク規定ト爲スコトヲ得サルナリ殊ニ況ンヤ我皇室典範オヤ舊獨逸帝國  
 時代ノ例ヲ以テ準ラヘ自主權ニ基ク規定ト爲スコトヲ得ス皇室ナル團體カ  
 國權ニ對シテ獨立ノ人格ヲ有シ國家ノ附與スルトコロニ基テ自ラ團體内部  
 ノ法規ヲ定ムルコトヲ得ルト云フハ之ヲ沿革ニ案スルモ現時ノ實際ニ見ル  
 モ徵スヘキノ跡ナク天皇カ統治權ノ總攬者タル地位ノ外ニ皇室ノ意思機關  
 タル資格ヲ有シ皇室ノ家法ヲ定ムルト爲スヘキ國法上ノ根據ヲ認ムル事ヲ  
 得ス加之皇室典範ヲ以テ自主權ニ基ク規定タリトスレハ素ヨリ國家ノ内ニ  
 存スル團體ノ定ムルトコロナルカ故ニ國家ノ自ラ定ムルトコロニ依遵セザ  
 ルヘカラス之ヲ以テ國家ノ定ムルトコロニ背反スルコトヲ得スト爲サザル  
 ヘカラス唯リ憲法法典ト云ハス爾除ノ成文法律微微タル一ノ官廳ノ命令ニ  
 依遵セサルコトヲ得ス然レトモ斯クノ如キ明カニ憲法ノ主旨ニ非ス皇位  
 繼承ノ順序攝政ヲ置クヘキ場合ノ如キ國家ノ組織ノ根本ニ關スル重大ナル

皇室典範ハ自主權ニ基ク規定シテ形式ヲ種ノ形式ニ於ケルニ於テ成文法律ナリ

事項ノ規定ヲ以テ一命令ノ下ニ置クハ固ヨリ憲法ノ欲スルトコロニ非サルナリ憲法第七十四條皇室典範ヲ以テ憲法法律ヲ變更スルコトヲ得スト爲シ皇室典範ノ改正ノ議會ノ議ヲ經ルヲ要セスト爲スモノ偶々以テ其意ヲ窺知スヘシ

サレハ皇室典範ハ國家ノ成文法律ノ一種タリト雖憲法ノ形式的一部分ト爲スコト能ハス又自主權ニ基ク規定ト爲スコト能ハス其他成文法律ノ定マレル形式ヲ以テ比類シテ論スルコトヲ得ス是ニ於テ皇室典範ハ一種特別ノ形式ノ國家ノ成文法律タリト爲ササルヘカラス皇室典範ハ所謂憲法上法律ヲ以テ定ムヘシトセラレタル事項ヲ規定スルモノアリト雖其改正ハ議會ノ協贊ヲ經ルヲ要セサルハ憲法第七十四條ノ定ムルトコロタリ皇室典範ノ定ムルトコロニ依ルニ皇族會議及樞密顧問ニ諮詢シ之レヲ規定スルコトヲ以テ其增補改正ヲ爲スノ手續ト爲ス又皇室典範ハ國務ニ關スルコト最重大ナリト雖憲法第五十一條ノ定ムルトコロニ依ラス國務大臣ノ副署ヲ缺ケリ純然タル天皇ノ獨裁ニ委セリ普通一般ノ命令詔勅ヲ以テ論スヘカラサルノ特例タ

國際條約ハ國際法ノ淵源ナル

ルモノ皇室典範カ一種特別ノ成文法律タルヲ覺ルヘシ其形式的效力ニ至テモ亦特別ナリ法律命令ヲ以テ皇室典範ヲ變更スルコトヲ得サルナリ國際法ノ淵源トシテ學者ハ屢々國際條約ヲ舉ク然レトモ條約ハ國ト國トノ合意約束ニシテ國家相互ノ權利義務ヲ定ムルモノタリ其ノ本質ニ於テ素ヨリ約束ノ國際法タル性質ヲ有スルモノニ非ス學者或ハ法律上有效ニ表示セラレタル國家ノ意思ハ當然ニ人民ノ意思ナリ又全部ノ意思ハ當然ニ各部ノ意思ナリサレハ條約ハ人民ヲ直接當然ニ拘束スヘキ國際法ナリト爲シ或ハ條約ノ批准ハ同時ニ國際法トシテノ裁可ナリト爲シ其他二三ノ理由ヲ附會シテ條約ヲ以テ國際法タリト爲ス者アリト雖條約ハ素ヨリ國ト國トノ約束ノミ之ヲ國家ノ成文法律ノ一形式ト爲スハ憲法ノ定メニ之レアラハ免ニ角然ラサレハ之ヲ國家ノ成文法律ト爲ス特別ノ公布アルニ非サレハ直接當然ニ國際法タルモノニ非ス唯其國際法解釋ノ資料タルコトアルハ固ヨリ云フ迄モナシ

國家組織ノ要素  
一、統治者  
二、領土  
三、臣民

## 第二編 國家ノ組織

### 第一章 總論

國家組織ノ要素——統治權ノ總攬者——領土——臣民

國家ヲ組織スルノ要素三アリ統治ノ權力ヲ一ト爲ス領土ヲ二ト爲シ臣民ヲ三ト爲ス一定ノ臣民カ一定ノ領土ニ據リ統治ノ權力ニ依リテ結合セラルルニ於テ國家タリ此ノ國家ノ實體組織ニ就テハ前ニ説ケリ今其各個ノ要素ニ就テ其國家ヲ組織スル所以ノ關係本質及相互ニ關係スル法律上ノ地位ヲ明カニセントス

統治ノ權力ノ性質ハ之ヲ前ニ述ヘタリ統治權ハ國家ノ具有スルトコト然レトモ國家ハ素ヨリ無形ノ人格タリ自然ニ意思ヲ具有スルモノニ非ス機關ニ依リテ意思アルコトヲ得活動アルコトヲ得ヘク統治權モ之レヲ發動スルノ機關ニ依リテ統治權タルコトヲ得ルハ又前ニ説ケリ國家ノ統治權ヲ發動ス

ルノ源泉タル機關ヲ統治權ノ總攬者ト云フ統治權ノ總攬者ハ國家ノ最高機關ニシテ之レナケレハ國家ノ意思アルコトヲ得ス國家アルコトヲ得サルノ地位ニ居ルモノナリ其ハ國家組織ノ要素ハ之レヲ具體的ニ統治權ノ總攬者其一タリト云フヲ以テ統治權ト云フヨリモ適切トスルコト又前ニ屢々説ケリ

何人カ統治權ノ總攬者タルカハサレハ實ニ國家組織ノ根本問題ナリ國體トハ國家組織ノ根本ノ謂ニシテ何人カ統治權ノ總攬者タルカハ憲法ノ第一節ヲ成ス國家組織ノ要素ニ就テノ講究タリ國體ハ國其者ノ成立ノ問題ニシテ其變革ハ國家ノ滅亡タリト見ルヘシ之レヲ統治權ノ行使ノ方法形式ノ論ト明瞭ニ區別スルコトヲ肝要トスルモ既ニ説ケルトコロタリ本編ニ於テ論セントスルトコロハ我帝國ノ根本ノ組織ニシテ統治權ノ總攬者タル天皇ト臣民ト領土トノ帝國ヲ組織スル所以ノ關係本質ノ講説ハ實ニ本編ノ目的タリ先ツ天皇ヲ論シ以テ臣民及領土ニ及ハントス

## 第二章 天皇

### 第一節 天皇

直接機關ハ國家ノ人格ヲ完成スル要素ナリ——間接機關——獨立機關及非獨立機關——全部機關ト一部機關——常存機關ト臨時機關——最高機關ヲ統治權ノ總攬者ト云フ——天皇ノ國法上ノ地位及性質——天皇ハ國家ノ機關ト爲スハ國家ニ人格ヲ認メタル當然ノ理論タリ——天皇ハ國家ノ機關ナリトハ學理上ノ（どくま）タリ——天皇ハ統治權ノ主體ニシテ國家ノ機關ニ非スト

（說明ハ正統性ノ觀念ヲ映シテ非ナルナリ）——天皇ハ國家ノ機關タリトハ其使用人ノ如キ意ニ非サルヲ記憶セヨ——國家ハ統治權ヲ有シ天皇ハ統治權ヲ總攬スル國家ノ機關ナリ——國家人格說ハ人民主權ノ思想ニ負フコト多大ナリト雖之ヲ以テ國家人格說ヲ是非スルハ非ナリ——天皇ハ國家活動ノ基本タリトハ其全部機關ナルコトヲ示スモノナリ——天皇ヲ以テ大權事項ノ範圍ニ於ケル國家機關ト爲スハ非ナリ——天皇ノ觀念ト議會ノ地位——天皇ハ一國ノ憲法ヲ變更スルノ權ヲ有ス——天皇ハ國家ノ意思ノ最終決定ノ力ヲ有ストハ其最高機關タルコトヲ示スモノナリ——天皇ハ帝國ノ組織上固有ノ機關ニシテ帝國ノ存在ト始終ス——天皇ハ帝國構成ノ要素ナリトハ其直接機關タル事ヲ示スモノナリ——直接機關ノ意義ト議會ノ地位——天皇ノ意思ハ國家ノ意思（統治ノ意思）タルハ其獨立機關タルコトヲ示スモノナリ——天皇ハ神聖ニシテ侵スヘカラストハ法律上無責任ナルコトヲ明カニスルノ意ニシテ又統治權ノ總攬者タル

天皇  
國家  
人格  
說

所以ナリ——天皇ノ無責任ナルコトハ其一身ノ行為ニ及ブ——天皇ハ刑事上及民事上ニ在リ  
トテモ亦無責任ナリ——天皇ノ一身ノ無責任ハ政治上ノ理由ニ基ク——天皇ノ特別榮譽權

直接機關  
ハ國家ノ  
人格ヲ完  
成スル要  
素ナリ

一  
種  
之  
完  
成  
ニ  
ヨ  
リ  
ニ  
テ  
モ  
一  
ト

間接機關  
非獨立機關  
獨立機關

國家カ具有スルトコロノ統治ノ意思ハ機關ニ依テ出ツ機關ハ其ノ意思カ國  
家ノ意思トセラルルノ地位ニ在ルモノニシテ國家ノ存在ト共ニ必要ナルト  
コロナリ機關ナクハ國家アルコトヲ得ス機關ハ國家ノ人格ヲ完成スル要  
素タリ素ヨリ國家ノ機關ハ數多アルコトヲ妨ケス又數多アルコトヲ實狀ト  
スト雖、少クモ一個ノ機關ナケレハ國家ノ意思アルコトヲ得ス國家アルコト  
ヲ得ス之レヲ特ニ稱シテ國家ノ直接機關ト云フ直接機關ハ國家アルト共ニ  
當然存在シテ國家ノ意思ヲ發生發表スルノ地位ニ居リ國家ノ人格タル所以  
ヲ完成スル國家人格ノ成立上根本的ニ必要ナルトコロノ機關タリ之ト區別  
スヘキモノヲ間接機關ト云フ間接機關ハ國家ノ組織上當然ニ存在スルトコロ  
ロニ非ス直接機關ニ依リテ出ツル國家ノ意思ニ基テ直接又ハ間接ニ機關タ  
ル地位ニ置カルルモノタリ國家ノ機關ニハ又獨立機關ト非獨立機關トアリ  
獨立機關トハ自ラ獨立ニ國家ノ意思ヲ發表スル機關タリ然ラスシテ他カ發

全部機關  
ト一部機關

常設機關  
ト臨時機關

最高機關  
ヲ統治權  
ノ總攬者  
ト云フ

天皇ノ地  
位及性質

天皇ヲ國  
家ノ機關

表スルトコロニ參與スルニ止ルモノヲ非獨立機關ト爲ス又國家ノ政務ノ全  
部ニ亘リテ機關タル地位ヲ有スルヲ全部機關ト云ヒ之ト區別シテ一部機關  
トハ其ノ一部ニ限局セラルルモノタリ又常存機關ト臨時機關トノ區別アリ  
一切ノ機關ノウチニ在リテ最高ノ地位ヲ有スルモノヲ最高機關ト云フ最高  
機關ハ國家ノ活動ノ源泉ニシテ之レナケレハ國家ハ活動スルコト能ハサル  
ノ地位ニ在ルモノタリ一切ノ國家ノ意思ニ就テ最高最終ノ決定力ヲ有シ自  
餘ノ機關ハ之レニ依リテ置廢セラレ活動ノ範圍ヲ伸縮セラレ即、一國ノ政體  
ヲ自由ニ變更スルコトヲ得ルモノタリ最高機關ヲ統治權ノ總攬者ト云フ  
以上ハ前ニ國家ノ機關ニ就テ論シタルトコロヲ要略再說シタルノミ天皇ノ  
國法上ノ性質地位ヲ明カニスルニハ深ク國家ノ機關ノ理論ニ顧ルコトヲ必  
要トスレハナリ天皇ハ國家ノ機關タリ國家ノ人格タルハ之レヲ詳說セス再  
ヒ繰リ返サス國家ニシテ之レハ人格タルコトヲ認メハ天皇ヲ其機關トスル  
ハ當然ノ論結タルノミ國家ハ人格タリ人格ハ意思ヲ有セサルヘカラス然ル  
ニ國家ハ素ヨリ抽象的ノ觀念タルノミ而カモ之レヲ人格トスルハ其ノ意思



ト爲スハ  
國家ニ人  
格ヲ認メ  
タル然メ  
ノ理論タ

天皇ハ國  
家ノ機關  
ナリトハ  
學理上ノ  
事ナリ

天皇ハ主  
體ニシテ  
統治スル  
機關ニシ  
テ國家ノ  
體ニ非ラ  
ズ關ニシ  
テ國家ノ  
明正ノ理  
ナルハ如  
キナルニ  
非サルナ

アルコトヲ得ルノ方法ヲ又素ヨリ保有スレハナリ意思ヲ自然ニ有スルハ自  
然人ノミ國家ハ此ノ自然人ノ意思ヲ自己ノ意思トセラルルニ依リテ人格タ  
リ此ノ自然人ヲ國家ノ機關ト云フ我帝國ノ組織ニ於テ天皇ハ國家ノ意思ノ  
源泉タリ天皇ノ意思カ國家ノ意思トセラルルコト恐ラクハ何人モ疑フコト  
能ハサルトコロタラン故ニ之レヲ國家ノ機關タリト云フナリ之レ前ニ國家  
ノ人格ナルコトヲ詳細説明シ國家ノ機關ノ概念ヲ説明シタルトコロニ依リ  
テ明カナルトコロ更ニ何等ノ説明ヲモ加フルヲ竣タサルトコロタリ唯屢々  
曖昧ノ概念ヲ以テ之レト異レル説明ヲ爲ス者アルヲ聞クカ故ニ一二ノ注意  
スヘキ點ヲ掲ケテ説明ヲ補ハン

第一ニ天皇ハ國家ノ機關タリト云フハ學理上ノ(ドグマ)タルコトヲ十分ニ承  
知スルコトヲ要ス即チ天皇ハ國家ノ機關ナリト云フハ國家ヲ人格トスル當  
然ノ推論トシテ國家ノ機關ノ意義ニ照シテ之レヲ云フナリ或ル國ニ在テ皇  
帝ト稱スル者ハ統治權ノ主體タリ或ル國ニ在テハ大統領ト稱スル者ハ國家  
ノ機關タリ我帝國ノ組織ニ於テ天皇ハ統治權ノ主體ニ非スシテ國家ノ機關

ナリト主張スルノ意ニ非ス此ノ點恐ラクハ世上誤解ノ基ナラント思爲ス予  
カ主張ハ我帝國ノ組織ヲ見テ我國ニテハ天皇ハ統治權ノ主體ニ非ストスル  
ニ非ス抽象概括ノ論理トシテ國家ヲ人格ト見ルカ故ニ天皇ハ國家ノ機關タ  
リト説明スルナリ論者或ハ天皇カ統治權ノ主體タルコト現行憲法ノ成文ノ  
上ニ見ユ故ニ天皇ハ國家ノ機關ニ非スト爲セリ憲法典ノ何レノトコロニ  
天皇ハ統治權ノ主體ニシテ國家ハ人格タリト云フ學說ハ採用スルトコロニ  
非ストノ明文アリヤ幾タヒ憲法典ヲ繰返シテモ之レヲ發見スルコト能ハ  
スト雖假リニ此ノ如キ明文アリトスルモ學理ノ教ユルトコロ此ニ在ラハ彼  
ノ明文ハ學理ノ教ユルトコロニ從テ解釋スヘキコト解釋ノ本義タラン法典  
ノ文字偶々學者用ユルトコロノ用語ト相當ルカ故ニ法文ヲ以テ學理ヲ定ム  
ルノ教科書ト爲スコト能ハサルナリ國家ノ人格タリ世俗云フトコロノ主權  
者カ其機關タルハ甲ノ國ト乙ノ國ト特殊ナルコトニ非ス一切ノ國家ヲ通シ  
テ然ルトコロナリ國家ニハ人格タル國家ト然ラスシテ別ニ統治權ノ主體タ  
ル者アル國家トアリ我帝國ハ其ノ後者ニ屬シ天皇ヲ統治權ノ主體トスル國

家組織ナリト云フヲ以テ天皇ヲ國家ノ機關タリトスルヲ非トスルノ説明ノ如キハ最モ露骨ニ學理ノ何タルヲ解セサルコトヲ示スモノ天皇カ國家ノ機關ニ非サルハ我國體ノ特色タリト主張スルカ如キハ之レト其ノ思想ヲ同フスルモノタラン若シ我帝國カ人格ニ非サレハ我帝國ハ國家ニ非スト云ハサルヘカラス國家タレハ皆人格タリ人格ニ非サル國家ナシ予ハ國家ヲ然カク觀念シテ天皇ノ機關タルコトヲ主張ス如上ノ論ハ國家ノ觀念ニ就テ初メヨリ正確ノ見解ヲ缺クモノタリ

次ニ天皇カ國家ノ機關タリト云フハ天皇ヲ以テ國家ノ使用人事務員トスルノ意ニ非サルコトモ亦十分ニ明瞭ニセラルルコトヲ希望ス此ノ點モ亦上來國家ノ機關ノ意義ニ就テ詳述セルトコロニ依リテ明カナラン然レトモ之レヲ繰リ返セハ國家ノ機關ハ其ノ意思カ直接ニ國家ノ意思トセラルルノ地位ニ在ル者ニシテ其ノ意見タル自然ニハ其ノ機關ヲ組成スル者ノ意思ナレトモ法理上ハ國家ノ意思タリ國家ノ機關ハ機關トシテ法理上自己ナシ人格ナシ名ケテ機關關係トモ云フヘキ特別ノ關係ヲ國家トノ間ニ有シテ其ノ意思

天皇カ國  
家ノ機關  
トシテ  
其使用人  
トシテハ  
非サルコ  
トモ亦十  
分ニ明瞭  
ニセラル  
ルコトヲ  
希望ス

カ國家ノ意思タルモノニシテ國家ヨリ委任セザレテ之レヲ代理代表スルモノニ非ス云ハハ國家ノ組成分ナリ國家ノ人格ノ一部タリ國家ノ外ニ特立スルモノニ非ス天皇ヲ國家ノ機關タリト云フモ其ノ義同シキノミ殊ニ天皇ハ統治權ノ總攬者タル機關ナリ之レナケレハ國家ノ活動アルコトヲ得ス國家ノ人格アルコトヲ得サルノ地位ニ居ル素ヨリ國家ノ人格ノ構成要素タルコト幾タヒ繰リ返シタルカヲ忘レタリ固ヨリ天皇ヲ以テ國家ノ使用人事務員ト爲シ國家ハ別ニ意思ヲ有シテ之レニ委任シ命令シテ之レヲ手足道具トシテ使用スルノ意ニ非サルハ云フヲ竣タス然ルニ世ノ天皇ハ國家ノ機關タルコトヲ主張スル者機關ノ文字ハ日本語ニ道具ノ意ニ用キラルルヨリ誤解シテ天皇ハ國家ノ道具タリ使用人タルカ如クニ説ク者アリ反對論者ノ奇貨措クヘシト爲ストコロト一言辯明スル所以ナリ天皇ハ國家ノ機關ニ非スト主張スルノ説ハ多クハ此誤解ニ根底スルモノノコトシ天皇ハ國家ノ使用人ニ非サルコトヲ天皇ハ統治權ノ主體タリト説ク幼稚ナル主體説ハ皆然リ機關ノ意義ニ於テ觀念ノ明瞭ナル會得ヲ缺クモノナリ

國家ハ人格ナリ  
統治權ハ天皇ニ在リ  
總攬スルモノナリ  
機關タルモノナリ

次ニ國家ハ人格ナリ統治權ヲ有セリ而シテ其統治權ハ天皇ノ總攬スルトコロ故ニ天皇ハ統治權ノ主體ナリト云フノ論ハ統治權ノ主體ナル語ノ用法謬レルノミ予カ主張ト同一ノ觀念ニ屬スルコトヲ注意スルヲ要ス又予カ説明ヲ明カニスル所以ナリ論者ハ曰ク國家ハ人格タリト云フト天皇ハ統治權ノ主體タリト云フトハ矛盾シタル議論ニアラス精神ハ人ノ有スルトコロタリト云フト精神ハ人ノ腦髓ニ在リト云フト矛盾セサルカ如シ國家ハ人格トシテ統治權ヲ有ス其ノ統治權カ天皇ニ在リト予ハ上來屢々國家ハ統治權ヲ有ス之レヲ總攬スル者ハ統治權ノ總攬者タル國家ノ機關タリト云ヘリ其ノ意ノ極メテ同シキヲ知ルヘシ論者ハ又君主主權ノ國トハ君主ノ意思ヲ以テ國家ノ人格ヲ主張スルノ意思ト爲スノ體制ヲ云フモノ國家ノ人格ノ存否ト相關セスト云ヘリ予ノ述フルトコロト全然同シ然レトモ若シ斯ノ如ク觀念セハ最早ヤ天皇ニ就テ統治權ノ主體ナル語ヲ捨テサルヘカラス精神ハ人ノ腦髓ニ在リ然レトモ腦髓ノ精神ニ非ス人ノ精神ナリ天皇ハ統治權ヲ總攬ス然レトモ國家之レカ主體タリ天皇ハ之レヲ主張スルノミ天皇ハ其ノ主體ニ非

國家ハ人格ナリ  
統治權ハ天皇ニ在リ  
總攬スルモノナリ  
機關タルモノナリ

ス意ハ酌ムヘシト雖語ノ用法ハ適當ナラス  
天皇ハ國家ノ機關タリト云フハ人民ヲ以テ主權者タリト爲スト同一ノ思想ニ非サルコトモ亦注意スルコトヲ要ス固ヨリ理義明白一點ノ疑ナキトコロナリト雖屢々天皇ヲ以テ國家ノ機關タリト爲スハ我帝國ノ國體ヲ以テ民主國體タリト爲スモノナリト誣ユルノ說ヲ聞クコトアルヲ以テ特ニ之レヲ一言ス國家ハ人格タリト云フハ國家ナル團體ヲ抽象シテ之レヲ觀念シタルモノ人民ヲ以テ統治權ノ主體ト爲スノ意ニ非サルナリ論者歐羅巴ノ學說ハ國家ハ人格タリト云フハ實ハ人民ヲ以テ主權者ト爲スノ思想ナリト爲ス夫レ或ハ然ラン之レヲ學說發展ノ跡ニ徵スルニ國家ヲ人格トスルノ思想ハ人民主權ノ思想ニ淵源スル所極メテ多シ人民主權ノ思想佛蘭西革命ノ前後ニ於テ一時ヲ支配シタル者立憲主義ト契合シテ君主國ニ在テ圓轉滑脱シテ國家ナル抽象的觀念ニ歸着シ之レヲ人格トシ君主ニ非ス人民ニ非ス國家カ統治權ノ主體タリト云フニ至リ從來學說ノ紛亂茲ニ歸一シ今ニ至リ學者多クハ之レヲ採ルニ至レルコトハ予カ最モ明瞭ニ認ムルトコロナリ國家人格說ハ

人民主權ノ思想ニ負フトコロノ多ク大ナルハ之レヲ認メサルヘカラス然レトモ之レヲ以テ國家人格說ヲ是非スルコト能ハス昔煉金家某ナル者人尿ノウチニ黄金ヲ發見スヘシト爲シ分析數回ノ結果遂ニ磷素ヲ發見スルニ至レリト云フ話ヲ聞キタルコトアリ然レトモ之レカ爲ニ磷素ノ發見ハ化學上正確ナルコトヲ沒スルコト能ハス後ノ化學者ハ磷素其ノモノヲ研究シテ其ノ純精ヲ知レハ再ヒ彼ノ煉金家ノ思想ノ基クトコロノ滑稽ナルノ故ヲ以テ磷素其ノモノヲ是非セス今法學者獨リ之レヲ爲サントス寧ロ奇怪ト云フヘシ國家ヲ人格タリトスルノ正確ナル概念ナルヲ知ラハ其ノ思想ノ發展スル基クトコロ如何ニ在リトモ之レカ爲メニ之レヲ主張スルコトヲ狐疑スルヲ用キシヤ

天皇カ國  
家活動ノ

我帝國ノ國體ハ純正ナル君主國體タルコト前ニ説ケリ唯一ノ天皇ヲ以テ統治權ノ總攬者ト爲ス即チ天皇ハ國家ノ最高機關タリ又全部機關タリ又獨立機關タリ又直接機關タリ之レ純正ナル君主國體ト爲ス所以ナリ  
天皇ハ國ノ元首ニシテ統治權ヲ總攬ス憲法法典ノ條文ニ明カナルトコロ帝

基本タリ  
トハ其全  
部機關ナ  
ルコトヲ  
示スモノ  
ナリ

國千古ノ國體タリ國家統治ノ意思ハ皆天皇ニ出テサルモノナシ天皇ハ國家活動ノ源泉タリ天皇アリテ始メテ國家ノ行動アルコトヲ得ヘク天皇大ケレハ國家ノ意思アルコトヲ得ス國家ノ活動アルコトヲ得ス國家アルコトヲ得ス國家行動ノ力ハ唯天皇ニ在リ明治二十二年發布ノ憲法法典ハ立憲政體ニ則ルノ精神ニ成リ帝國議會ヲ置テ立法ノ事ニ參與セシメ裁判所ニ於テ司法ノ事ヲ施行セシム又天皇親裁ノ政務ヲ劃レリ然レトモ之レ決シテ國體ノ純正ナル君主國體タルヲ變革シ國家統治ノ權ヲ分割シテ天皇ノ全部機關タル地位ヲ奪ヒ立法ハ天皇之レヲ行フコトヲ得ス司法ハ天皇之レヲ行フコトヲ得ス唯リ所謂憲法上ノ大權ナル範圍ノ事項ニ就テ國家ノ機關タルト爲スニ非ス立法スル者ハ天皇タリ司法スル者ハ天皇タルコト毫末モ動カサルコトナシ天皇所設ノ帝國議會ハ天皇カ裁可公布シテ立法スルニ參與スルノミ裁判所ハ天皇ノ名ニ於テ司法スルノミ或ハ議會ノ立法ニ參與スルハ天皇ト共同シテ立法スト爲ス者アリ立法ハ天皇一個ノ意思ノ發表ニ非スト爲スノ說ヲ聞クコトアリ恐ラクハ歐羅巴ノ或ル國ノ議會ノ地位ヲ見テ議會ナルモ

天皇ヲ以  
テ大權ヲ  
ノ範圍事  
項於ケル  
ニ於ケル  
國家機關  
ト爲スハ  
非ナリ