ヘカラス若シ同一品ニ付キ登錄以前ニ他人既ニ登錄シ又ハ使用スル商標ト同一ナルトキハ後ニ其ノ登錄ヲ受クルコトヲ得ス然レトモ商標ノ新規トハ其ノ標記ノ新規ナルヲ謂フニ非スシテ其ノ使用ノ新規ナルヲ謂フカ故ニ同一ノ商標モ異種ノ商品ニ使用スルコトハ毫モ商標ノ新規タルニ妨ナシ(二)特別著明ナル文字、圖形又ハ記號ヲ以テ要部トセサルヘカラス若シ其ノ商標カ一見シテ商品ヲ識別スルニ足ラス又ハ他人ノ商標ト混視セラルヽノ恐アルトキハ登錄ヲ受クルコトヲ得ス(三)法律ノ禁止ニ觸ルヽトキハ假令ヒ其ノ商標カ如何ニ特別著明ノ要部ヲ具フルモ其ノ登錄ヲ許スコトヲ得ス(第二條)

商標ノ品目、登錄ノ手續及效力

商標登錄ヲ出願シ得ヘキ品目モ亦施行細則ニ一定セラレタリ(第十五條)登錄出願ノ手續竝ニ登錄者ノ權利(二十个年ノ專用權)及其ノ權利ヨリ生スル法律上ノ結果ニ付キテハ特別ニ說明ヲ要スルモノナシ大體特許及意匠ニ於ケルト相同シ唯商標ハ專用期間滿了ノ後ニ於テモ更ニ登錄ヲ受ケテ之ヲ續用スルコトヲ得ルハ特許及意匠ト異ナル所ナリ蓋シ商標ノ專用ハ一個人ノ私益ヲ保護シ且商品ノ確實ヲ得ルヲ以テ主旨トスルカ故ニ特許及意匠ニ於ケルカ如ク公益上一定ノ專用期間ヲ經タル後之ヲ社會ノ公有ニ歸スル必要ナキナリ

第四款　著作權(明治三十二年法律第三十九號著作權法同勅令第三百十六號)

著作權ノ意義

二八八　著作權法第一條第一項ニ曰ク『文書、演述、圖畫、彫刻、模型、寫眞其ノ他文藝、學術若クハ美術ノ範圍ニ屬スル著作物ノ著作者ハ其ノ著作物ヲ複製スル權利ヲ專有ス』ト故ニ著作權ハ廣ク文藝學術及美術ノ範圍ニ屬スル著作物即チ人ノ精神的勞力ニ依リテ成レル一切ノ製作物ニ及フ舊法ニ於テハ特ニ文書圖畫ノ飜刻ノミヲ保護シテ之ヲ版權トシ脚本樂譜寫眞ノ如キハ別ニ其ノ版權ヲ認メタレトモ彫刻模型等ノ著作物ニハ何等ノ保護ヲ與フルコトナカリシカ新法ハ總テ此等ノ著作物ノ權利ヲモ認メタリ此ニ複製ト云フハ一ノ著作物ヲ模造スルノ義ニシテ如何ナル形體ニ依ルモ又如何ナル方法ヲ以テスルモ差別スル所ナシ故ニ例ヘハ文書圖畫ヲ飜刻スルモ又之ヲ模寫若クハ撮影スルモ彫刻模型ヲ擬作スルモ演說講義ヲ筆記シ又之ヲ演述スルモ皆

著作權ニ關スル規定

第一著作權ノ繼續期間

此ニ謂ハユル複製ニ屬スル而シテ此ノ複製ノ權利ハ著作者ニ專屬シテ著作權ノ主眼ト爲ル他人ハ著作者ノ許諾ナクシテ其ノ著作物ヲ複製スルコトヲ得サルナリ文藝學術ニ關スル著作權ハ言語文字ヲ以テ人ノ思想ヲ表章スル而シテ其ノ言語文字ハ之ヲ他國ノ言語文字ニ代フルコトヲ得是レ固ヨリ複製ノ一タレトモ此ノ場合ニハ複製ト云ハスシテ飜譯ト云フ又脚本及樂譜ハ之ヲ公衆ノ前ニ演シ依リテ以テ利益ヲ得ルヲ主タル目的トス出版ニ依リテ利益ヲ得ルハ附隨ノ事タリ而シテ其ノ利益ノ爲メニ公衆ノ前ニ演スル場合ニハ複製ト云ハスシテ興行ト云フ此ノ飜譯權及興行權ハ性質上著作權ノ中ニ包含セラルヘキモノトス著作權第一條第二項ハ即チ此ノ意ヲ言明スルモノナリ

二八九

著作權ニ關スル規定モ亦著作者ノ利益ト社會公共ノ利益トヲ調停スルヲ以テ旨趣トス茲ニ左ノ數項ニ分チ其ノ規定ヲ略說セム

第一著作權ノ繼續期間　著作權ノ繼續期間ヲ定メタル旨趣ハ工業所有權ノ繼續期間ヲ定メタル旨趣ト同シ即チ著作ノ私益ト社會ノ公益トヲ併セテ

(一)一般ノ著作權

(二)著作者ノ死後ニ公ニシタル著作物ノ著作權

(三)無名又ハ變名著作物ノ

之ヲ保護スルナリ而シテ其ノ繼續期間ハ著作權ノ體樣ニ從ヒテ一ナラス

(一)一般ノ著作權　著作者カ其ノ著作物ヲ發行又ハ興行シタルトキハ其ノ著作權ハ著作者ノ生存間及其ノ死後三十年間繼續スルモノトシ若シ其ノ著作物カ數人ノ合著ニ係ルトキハ著作權ハ最終ニ死亡シタル者ノ死後三十年間繼續スルモノトス

(二)著作者ノ死後ニ公ニシタル著作物ノ著作權　著作物ハ著作者ノ生存中ニ發行又ハ興行スルヲ必要トセス死後ニ遺著作物トシテ發行又ハ興行スルコトアリ此ノ種ノ著作物ノ著作權ハ發行又ハ興行ノトキヨリ三十年間繼續ス死後ト云ハスシテ發行又ハ興行ノトキヨリト云フハ遺著作物ハ必スシモ著作者ノ死後直ニ公ニセラルヽモノニ非スシテ或ハ十年二十年或ハ三十年ノ後ナルコトモアルヘキヲ以テ繼續期間ヲ死後ヨリ起算スルハ著作權保護ノ目的ヲ達スル所以ニ非サレハナリ

(三)無名又ハ變名著作物ノ著作權　著作物ヲ公ニスルニハ或ハ全ク著作者ノ氏名ヲ以テセスシテ雅號等ヲ以テスルア

リ之ヲ無名又ハ變名著作物トス此ノ種ノ著作權ハ發行又ハ興行ノトキヨリ三十年間繼續ス但其ノ期間內ニ著作者其ノ實名ノ登錄ヲ受ケタルトキハ一般ノ著作權ノ期間ニ從フ

(四)無形人ノ名ヲ以テ公ニシタル著作物ノ著作權

(四)無形人ノ名ヲ以テ公ニシタル著作物ノ著作權　官廳、公衙、學校、社寺、協會、會社其ノ他團體ニ於テ著作ノ名義ヲ以テ發行又ハ興行シタル著作物ノ著作權ハ發行又ハ興行ノトキヨリ三十年間繼續ス

(五)飜譯權

(五)飜譯權　飜譯權ハ著作權中ニ包含セラルレトモ其ノ性質上著作權ト同一ノ保護ヲ爲ス必要ナキノミナラス飜譯ニ依リテ著作物ヲ廣ムルハ寧ロ學問技藝ノ進歩ヲ圖ル所以ナリ故ニ法律ハ著作權者ニ於テ原著作物發行ノトキヨリ十年以內ニ其ノ飜譯物ヲ發行セサルトキハ其ノ飜譯權ハ全然消滅ストシ若シ其ノ期間內ニ飜譯物ヲ發行シタルトキハ其ノ飜譯シタル國語ノ飜譯權ノミハ消滅セストセリ乃チ著作權者カ法定ノ期間內ニ飜譯物ノ發行ヲ爲サヽレハ何レノ國語ニモ之ヲ飜譯スル權利ナク從ヒテ何人カ何レノ國語ニ飜譯スルモ自由ナリ若シ其ノ期間內ニ著作權者カ保護ヲ受ケムトスル國

語ノ飜譯物ヲ發行シタルトキハ其ノ國語ノ飜譯權ノミハ成立シテ普通ノ著作權ト同一ノ繼續期間ヲ有スルコトヽ爲レトモ其ノ他ノ國語ノ飜譯權ハ期間滿了ト共ニ消滅スルナリ例ヘハ著作權者カ十年以內ニ其ノ原著作物ヲ英語ニ飜譯シテ之ヲ發行シタルトキハ英語ノ飜譯權ハ著作權者ノ生存間及死後三十年間繼續スルコトヲ得レトモ佛、獨、伊若クハ淸、韓語等ノ飜譯權ハ消滅シテ何人モ此等ノ國語ニ飜譯スルコトヲ得

(六)寫眞著作權

(六)寫眞著作權　寫眞ハ等シク美術上ノ製作ハ他ノ著作物ノ勞力苦心ヲ要スルコト多キモノト同一視スヘカラス故ニ寫眞著作權ノ繼續期間ハ十年間トス但寫眞術ニ依リ適法ニ美術上ノ著作物ヲ複製シタルトキ又ハ文藝學術ノ著作物中ニ挿入シタル寫眞ニシテ特ニ其ノ著作物ノ爲メニ製作シタルトキハ此ノ限ニ在ラス

期間ノ計算法

以上諸種ノ著作權繼續期間ノ計算ハ總テ事實ノ生シタル年ノ翌年ヨリ起算ス即チ死後三十年間ト云ヘハ一月一日ニ死亡スルモ十二月三十一日ニ死亡スルモ其ノ翌年一月ヨリ起算シテ三十年間ハ著作權繼續スルナリ發行又ハ

興行ニ付キテモ亦同シ然ルニ著作物ハ必スシモ一度ニ完結スルニハ非ス例ヘハ雜誌若クハ報告書ノ如キ冊號ヲ逐ヒ順次ニ發行スルモノアリ此ノ種ノ著作物ニ關シテハ期間ハ毎冊又ハ毎號發行ノ翌年ヨリ起算ス又例ヘハ字書若クハ講義錄ノ如キ一部分ツヽヲ漸次發行シ一定ノ時日ヲ經テ全部完成スルモノアリ此ノ種ノ著作物ニ關シテハ期間ハ最終部分ノ發行ノ年ノ翌年ヨリ起算ス又寫眞著作權ニ付キテハ特別ノ規定アリ未發行ノモノニ對シテモ尙ホ繼續期間ヲ付ス即チ種板ヲ製作シタル年ノ翌年ヨリ起算スルナリ

著作權ノ消滅

著作權ハ繼續期間ノ經過ニ依リテ消滅スルハ當然ノ事ナリ尙ホ相續人ナキ著作權ハ全然消滅スルコトハ法文ニ見テ明白ナリ其ノ理由ハ工業所有權ノ消滅ニ付キテ述ヘタル所ト同シ

第二著作權ノ所屬及目的物

第二著作權ノ所屬及目的物　單獨ノ著作權ハ著作者ニ屬シ數人ノ合著作ニ係ル著作物ノ著作權ハ各著作者ノ共有ニ屬スルヲ原則トス數多ノ著作物ヲ適法ニ編輯シタル者ハ著作者ト看做シ其ノ編輯物全部ニ付キテノミ著作權ヲ有セシム蓋シ編輯ノ順序體裁ノ如キハ多少ノ工夫ヲ要スルモノニシテ之ヲ保護スルハ事由ノ當然ナレハナリ但各部ノ著作權ハ其ノ著作者ニ屬ス

著作者ノ種類

百科全書類ノ著作ノ場合ニ多ク此ノ如キ關係ヲ見ル

著作者ノ權利

著作權モ亦一ノ財產權ト看做スカ故ニ民法ノ原則ニ從ヒテ賣買讓與スルコトヲ得ルコト工業所有權ト同シ唯著作權ノ異動ニ關シテハ一ノ特例アリ即チ著作權ヲ承繼シタル者ハ著作者ノ同意ナクシテ其ノ著作者ノ氏名稱號ヲ變更シ若クハ其ノ題號ヲ改メ又ハ其ノ著作物ヲ改竄スルコトヲ得サルコト是レナリ故ニ著作者ノ權利ニハ二樣ノ方面アリ著作者ハ一面ニ於テハ其ノ著作物ヲ發行又ハ興行スルノ權利ヲ有シ他ノ一面ニ於テハ其ノ著作物ヲ變更改竄セラレサルノ權利ヲ有ス學者ハ前者ヲ稱シテ金錢上ノ權利ト云ヒ後者ヲ稱シテ精神上ノ權利ト云フ金錢上ノ權利ハ財產權ニシテ賣買讓與ノ目的物ト爲ルコトヲ得レトモ精神上ノ權利ハ著作者ニ專屬シテ人格權ヲ組成スルカ故ニ著作者以外ノ人ハ決シテ此ノ權利ヲ有スルコトヲ得サルナリ

目的物ノ制限

著作權ノ目的ノ物ニ付キテハ法律ニ制限アリ蓋シ公益上著作權ヲ與ヘサルヲ必要トスルモノアリ又著作權ヲ與ヘサルモ著作者ノ利益ヲ害セサルモノア

リ法律ハ即チ此等ノ著作物ニハ著作權ヲ與ヘス(一)法律命令及官公文書(二)新聞紙及定期刊行物ニ記載シタル雜報及政事上ノ論說若クハ時事ノ記事(三)公開セル裁判所、議會並ニ政談集會ニ於テ爲シタル演述是レナリ

第三著作權ノ登錄　版權法ニ依レハ版權ハ登錄ニ因リテ發生スルモノトシタレトモ著作權法ハ立法ノ精神ヲ改メタリ登錄ハ著作權發生ノ要件ニ非スシテ僞作ノ場合ニ於ケル訴訟提起ノ權利並ニ著作權ノ讓渡及質入ニ關シテ第三者ニ對抗スル權利ヲ生スルニ必要ナルノミ故ニ著作ノ事實アレハ登錄ハナクトモ著作者ハ著作權ヲ有シ之ヲ賣渡シ讓渡スコトヲ妨ケサレトモ登錄ニ依リテ其ノ權利ヲ公證セサルトキハ唯第三者ニ對スル効力ナキナリ

第三著作權ノ登錄

登錄ノ目的ニ關スル新舊法ノ差異

無名又ハ變名著作物ニ關スル特例

無名又ハ變名著作物ノ著作者ハ其ノ實名ノ登錄ヲ受クルコトヲ得蓋シ實名ヲ表ハスト否トハ著作者ノ任意ニシテ法律ヲ以テ強フヘカラス法律ハ唯其ノ實名ヲ登錄シタルト否トニ依リテ著作權保護ノ期間ヲ異ニスルノミ又若シ著作者カ實名ノ登錄ヲ爲サヽルトキハ發行者又ハ輿行者ハ著作者ニ屬スル權利ヲ保全スルカ爲メ著作者ニ代リテ著作權ノ登錄ヲ受ケ又僞作ニ對スル訴追ヲ提起スルコトヲ得是レ專ラ無名又ハ變名著作ノ主意ヲ貫徹セシメテ著作者ノ實名ヲ顯ハサシムルコトヲ避ケタルナリ

登錄ニ關スル手續ハ三十二年內務省令第二十八號ヲ以テ規定セラレタリ此ニハ省キテ說カス

第四外國人ノ著作權

第四外國人ノ著作權　『外國人ノ著作權ニ關シテハ條約ニ別段ノ規定アルモノヲ除ク外本法ノ規定ヲ適用ス』故ニ法律ハ原則トシテ內外人ノ著作權ニ差等ヲ置カス然レトモ是レ專ラ同盟條約ニ加入セル國ノ著作者ニ對スルノミ同盟國以外ノ國ノ著作者ハ著作權保護ニ關シ條約ニ規定ナキ場合ハ我カ國ニ於テ始メテ其ノ著作物ヲ發行シタルトキニ限リ本法ノ保護ヲ享クルコトヲ得而シテ同盟條約ニ依レハ同盟國以外ノ國ノ著作者ト雖モ其ノ著作物ヲ同盟國ノ一國ニ於テ公ニシ又ハ公ニセシメタルトキハ他ノ同盟國ニ於テ保護ヲ受クルコトヲ得(同盟條約追加第二)故ニ例ヘハ米國人、魯國人(同盟國以外ノ國ノ人民)等カ英、佛、獨(同盟國)等ニ於テ其ノ著作物ヲ發行シタルトキハ我

同盟條約ヨリ生スル特例

カ邦ニ於テモ亦保護ヲ與ヘサルヘカラスト雖モ米國人カ米國ニ於テ其ノ著作物ヲ發行シ又ハ魯國人カ米國ニ於テ其ノ著作物ヲ發行シタルカ如キ場合ニハ保護ヲ與フル必要ナシ其ノ始メテ日本ニ於テ發行シタル著作物ノミニ限リ之ヲ保護スルコトヽ爲レリ

第十三章　衞生

衞生ノ意義及種類

二九〇　衞生トハ人體ノ健康ヲ保全スルノ謂ヒニシテ之ニ關スル行政事務ハ保健事務及醫業事務ノ二種ニ分ル抑モ人體ノ健康ハ身體ノ機關完全ナルト外部ノ事情ニ二アリ自然ノ事情及社會ノ事情是レナリ自然ノ事情ヲ究メテ身體ノ健康ヲ衞ルハ專ラ個人的衞生ノ範圍ニ屬シ必スシモ國家ノ干涉ヲ要セス社會ノ事情ハ然ラス社會生活ノ益〻發達シテ交通益〻繁劇ナルニ從ヒテ衞生ノ目的上益〻其ノ事情ヲ究ムルノ必要生シ一個人ノ力ヲ以テ之ニ應スルコト能ハス國家ハ行政事務ノ一部分トシテ之ヲ施設セサルヲ得ス是ニ於テカ衞生ノ行政アリテ存ス謂ハユル衞生行政ハ即チ社會的衞生ノ行政ナリ

第一節、保健事務

第一節　保健事務

保健事務ハ一個人ノ行爲ニ對シテ公共ノ衞生ヲ保持スルヲ旨趣トス而シテ其ノ旨趣ヲ貫徹スルカ爲メニハ國家ハ法律ノ範圍內ニ於テ一個人ノ自由ヲ制限スルコトヲ得サルヘカラス今左ニ保健事務ヲ類別シテ其ノ行政法規ノ概梗ヲ示サム

第一、傳染病事務

第一　傳染病事務

傳染病ニハ外來ノモノアリ內發ノモノアリ其ノ發生ノ原因異ナルニ依リテ行政事務ニ差別ヲ生ス

內發ノ傳染病

二九一　內發ノ傳染病ニ關シテハ從來明治十三年布告第三十四號傳染病豫防規則アリテ存セリ然ルニ近年傳染病學ノ進歩ハ該規則ノ不完全ナルコトヲ證シ又地方自治制ノ制定セラレタル後ハ該規則カ行政ノ實際ニ適應セサル點多カリシカ故ニ爾來屢次規則ヲ設ケテ其ノ不備不悉ヲ補ヒタリシカ三十年法律第三十六號ヲ以テ傳染病豫防法ヲ定メ傳染病事務上ニ一大改正

傳染病ノ

ヲ加ヘタリ該法ニ依レハ傳染病ト稱スルハ虎列剌、赤痢、腸窒扶斯、猩紅熱、實布垤利亞(格魯布ヲ含ム)及「ペスト」ヲ謂フ猩紅熱及「ペスト」ハ新法ニ於テ加ヘタル病名ナリ尚ホ此ノ八病ノ外傳染病トシテ豫防方法ノ施行ヲ必要トスルトキハ主務大臣之ヲ指定ス蓋シ法律ハ唯普通ニ發生シ易キモノニ就キテ其ノ病名ヲ列擧シタルノミナレハ社會ノ交通ト醫術ノ研究トハ尚ホ或ハ未知ノ傳染病ヲ起生シ又ハ發見スルコトアルヘシ此ノ如キ場合ニハ衞生行政ノ權力ヲ以テ之カ豫防ヲ講スルハ固ヨリ當然ノ事タリ

第一届出及報告　傳染病又ハ其ノ疑アル患者若クハ死者アリタルトキハ速ニ醫師ノ診察又ハ檢案ヲ受ケ又ハ其ノ所在地ノ警察官吏、市町村長、檢疫委員又ハ豫防委員ニ届出ツヘシ届出義務者ハ一般民家ニ在リテハ戸主若クハ之ニ代ルヘキ者社寺、學校、病院、船舶、會社其ノ他ノ集會ノ場處ニ在リテハ首長、管理人又ハ代理者トシ醫師カ傳染病患者ヲ診斷シ又ハ其ノ死體ヲ檢案シタルトキハ其ノ届出ハ醫師ヨリ之ヲ爲スヘキモノトス市町村長又ハ豫防委員

ニ於テ醫師ヨリノ届出ヲ受ケタルトキハ互ニ通報シ且警察官吏ニ通報シ市ニ於テハ直接ニ町村ニ於テハ郡長ヲ經テ地方長官ニ報告スルコトヲ要シ又其ノ他ノ届出又ハ通報ヲ得タルトキハ直ニ醫師ヲシテ診斷セシメ傳染病ナルトキハ同樣ノ報告ヲ爲スコトヲ要ス地方長官ハ其ノ管内ニ傳染病流行ノ兆アリト認ムルトキ及傳染病豫防法ニ列記セラレタルモノヽ外豫防方法ノ施行ヲ必要ト認ムル傳染病發生シタルトキハ其ノ性情ヲ記シテ速ニ内務大臣ニ申報シ且隣接若クハ交通地ノ府縣廳、最寄兵營及最寄港灣ニ碇泊ノ軍艦等ニ通報スルコトヲ要ス

第二清潔方法及消毒方法　傳染病患者アル家ニ於テハ醫師又ハ當該吏員ノ指示ニ從ヒ清潔方法及消毒方法ヲ行フヘシ尚ホ豫防上必要ト認ムルトキハ其ノ近隣ノ家又ハ患家ト交通ヲ爲シタル家ニモ同シク之ヲ行フ清潔方法及消毒方法ハ三十年内務省令第十三號ヲ以テ定メラル清潔方法ハ家屋ノ掃除、塵芥其ノ他不潔物ノ燒却溝渠ノ浚渫等トシ消毒方法ハ燒却、蒸氣消毒、煮沸消毒、藥物消毒ノ四種トシ消毒ニ付スル物品ノ差別ニ依リテ之ヲ行ヒ尚ホ藥

物消毒ハ一定ノ用法ニ依ルコトヲ要ス

第三隔離及交通遮斷

第三隔離及交通遮斷　傳染病豫防上必要ト認ムルトキハ當該吏員ニ於テ患者ハ之ヲ傳染病院又ハ隔離病院ニ入レ健康者ハ之ヲ隔離所ニ入ルヽコトヲ得又一定ノ期間內患者アリタル家及其ノ近隣ノ家ノ交通ヲ遮斷スルコトヲ得交通遮斷ノ日數ハ傳染病ノ種類ニ依リテ同シカラス(傳染病豫防法施行規則第六條)

第四患者死體及病毒汚染物ノ處分

第四患者死體及病毒汚染物ノ處分　患者及死體ハ當該吏員ノ認可ヲ經ルニ非サレハ之ヲ他ニ移スコトヲ得ス病毒ニ汚染シ又ハ汚染ノ疑アル物件ハ當該吏員ノ認可アルニ非サレハ使用、授受、移轉、遺棄又ハ洗滌スルコトヲ得ス死體ハ當該吏員ニ於テ十分ト認ムル消毒方法ヲ行ヒタル後火葬スルヲ原則トシ之ヲ土葬シ又ハ土葬シタルモノヲ三年以內ニ改葬セムトスルトキハ所轄警察署ノ許可ヲ經ルコトヲ要ス

第五機關及事務ノ設備

第五機關及事務ノ設備　傳染病流行シ若クハ流行ノ虞アルトキハ市町村ハ地方長官ノ指示ニ從ヒ豫防委員ヲ置キ傳染病院、隔離病舍、隔離所、消毒所ヲ設備シ醫師其ノ他豫防上必要ナル人員ヲ雇入レ器具藥品等ヲ設備スルノ義務ヲ負フ地方長官ハ檢疫委員ヲ置キ檢疫豫防ニ關スル事務ヲ擔任セシメ及特ニ船舶瀝車ノ檢疫ヲ行ハシムルコトヲ得又衞生組合ヲ設ケ傳染病ノ豫防救治ニ關シ規約ヲ作リ之ヲ履行セシムルコトヲ得檢疫委員ノ組織及任命ニ關シテハ三十年內務省令第三十五號檢疫委員設置規則アリ瀝車船舶ノ檢疫ハ同第十九號瀝車檢疫規則及同二十號船舶檢疫規則ニ依ル

第六地方長官ノ警察令

第六地方長官ノ警察令　地方長官ハ傳染病豫防上必要ト認ムルトキハ傳染病患者有無ノ檢診、市街村落ノ全部又ハ一部ノ交通遮斷、祭禮、供養、興行、集會等人民ノ群集ノ制限又ハ禁止其ノ他法律ニ定メタル事項(第十九條)ニ付キ警察上必要ノ命令ヲ發スルコトヲ得

第七費用ノ負擔

第七費用ノ負擔　法律ハ傳染病豫防ノ費用ニ關シテ市町村ト府縣トノ分擔ヲ明ニシ市町村ノ事務トシテ施行スヘキモノヽ費用ハ市町村ノ負擔トシ府縣ノ事務トシテ施行スルコトヲ得ルモノヽ費用ハ府縣ノ負擔トセリ(第二十一條第二十二條第二十三條第二項)故ニ豫防費ノ大部分ハ市町村ノ負擔ニ

歸ス然レトモ豫防ノ事務タルヤ獨リ市町村ノ任務ニ非ス又府縣ノ任務ニ非ス同時ニ國家ノ任務タルコトハ言ヲ竢タス故ニ國庫ヨリハ府縣費ニ六分ノ一ヲ補助シ又府縣費ヨリハ命令ノ規定ニ從ヒ(三十年內務省令第十八號ヲ以テ補助歩合ヲ定メテ市町村費六分一以上二分一以下トセリ)市町村ニ補助スヘキノ義務ヲ負ハシム

陸軍部內傳染病豫防規則

外來ノ傳染病

海港檢疫ヲ受クヘキ船舶

二九二 以上ヲ傳染病豫防ニ關スル通則トス尙ホ陸軍部內ノ傳染病豫防ニ付キテハ二十二年陸軍省令第十九號陸軍部內傳染病豫防規則三十年同省達第七十號同細則アリ就キテ看ルヘシ

二九三 外來ノ傳染病ニ關シテハ明治十二年布告第二十九號檢疫停船規則其ノ他二三ノ規則アリシカ要スルニ不完全ノ點多カリシカ故ニ三十二年法律第十九號ヲ以テ海港檢疫法ヲ定メタリ同法ニ依レハ檢疫ヲ受クヘキ船舶ハ海外諸港及臺灣ヨリ來ル船舶トシ其ノ檢疫ヲ施行スヘキ海港及傳染病ノ種類ハ內務大臣ノ指定ニ依ル同年內務省令第三十四號海港檢疫法施行規則ニ依レハ檢疫ヲ施行スル海港ヲ橫濱神戶長崎口ノ津ノ四港トシ檢疫ヲ施

行スル傳染病ヲ虎列刺痘瘡猩紅熱「ペスト」黃熱ノ五病トシ尙ホ臨時檢疫ヲ施行スル海港及傳染病ハ告示ヲ以テ之ヲ指定スルコトヽセリ

第一普通ノ檢疫　海外諸港及臺灣ヨリ檢疫港ニ來ル船舶ハ假令ヒ病疫傳播ノ虞ナキモノト雖モ入港前ニ檢疫ヲ受ケ許可證ヲ得ルニ非サレハ其ノ港ニ入港シ陸地又ハ他船ト交通シ船客乘組員ノ上陸物件ノ陸揚ヲ爲スコトヲ得ス其ノ檢疫ヲ行フニ際シテハ乘組員及船客ハ檢查官吏ノ尋問ニ對シテ應答シ又乘組員ハ檢疫官吏ノ請求ニ應シテ明告書ヲ差出シ船長ハ航海日誌ヲ示シ且船內ノ各部ヲ開キテ檢查ヲ受クルコトヲ要ス若シ一旦檢疫ヲ受ケテ入港シタル後傳染病患者ヲ發生シタルトキハ更ニ檢疫ヲ受ケ許可證ヲ得ルニ非サレハ他港ニ進航シ陸地又ハ他船ト交通シ船員乘組員ノ上陸物件ノ陸揚ヲ爲スコトヲ得ス

第二檢疫信號

第二檢疫信號　檢疫ヲ受クヘキ船舶ニシテ(一)現ニ傳染病患者若クハ死者アルモノ(二)航海中傳染病患者又ハ死者アリシモノ(三)傳染病流行地ヲ發シ又ハ其ノ地ヲ經テ來航シ若クハ傳染病毒ニ汚染シタル船舶ト交通シタルモノハ

ハ入港前ヨリ許可證ヲ得ルマテ檢疫信號ヲ揭クルコトヲ要ス若シ入港後患者ヲ發生シタルトキハ患者發見ノ時ヨリ許可證ヲ得ルマテ檢疫信號ヲ揭クルコトヲ要ス

第三停船及消毒

第三停船及消毒　現ニ傳染病患者又ハ死者アル船舶ニ對シテハ檢疫官吏ハ命令ノ定ムル期間(消毒法施行ヲ終リタル日ヨリ起算シ「ペスト」ハ七日間、虎列剌、黃熱ハ五日間トス)停船ヲ命シ患者又ハ死者ノ處分ヲ指示シ船舶其ノ他物件ノ消毒法ヲ施行シ且必要ト認ムルトキハ船客乘組員ヲ檢疫所ニ移轉セシムルコトヲ得、航海中傳染病患者又ハ死者アリシ船舶ニ對シテモ亦同一ノ處分ヲ準用スルコトヲ得傳染病流行地ヲ發シ又ハ其ノ地ヲ經テ來航シ若クハ傳染病毒ノ汚染シタル疑アル船舶ニ對シテハ必要ト認ムルトキハ同一ノ處分ヲ準用スルコトヲ得又傳染病ノ疑アル患者アル船舶ニ付キテハ二日以內ノ停船ヲ命セラレタル船舶ハ檢疫官吏ノ指定シタル場處ニ碇泊シ其ノ許可ナクシテ停船ヲ命スルコトヲ得總テ停船ヲ命セラレタル船舶ハ檢疫官吏ノ指定セシメラレタル船客乘組員ハ檢疫官吏ノ許可ナクシテ本船其ノ他ト交通シ若クハ物件ヲ搬出スルコトヲ得ス消毒費ハ船主、船長若クハ其ノ代理人ヨリ徵收シ檢疫所ニ移轉セシメラレタル者ノ食費及患者死者ニ關スル費用ハ其ノ乘組員ニ屬スルモノハ船長若クハ其ノ代理人ヨリ其ノ船客ニ屬スルモノハ本人ヨリ之ヲ徵收ス

檢疫ヲ受クヘキ船舶ニシテ檢疫港以外ニ入ルモノ

海外諸港及臺灣ヨリ檢疫ヲ施行セサル港ニ來ル船舶ニシテ檢疫信號ヲ揭クヘキ場合ニ該當スルトキハ又其ノ港內碇泊中ニ傳染病患者發生シタルトキハ檢疫信號ヲ揭ケ其ノ他ノ警察官吏ニ屆出テ指揮ヲ待ツヘシ其ノ指揮アルマテハ他港ニ進航シ又ハ他船ト交通シ船客乘組員ノ上陸又ハ物件ノ陸揚ヲ爲スコトヲ得ス

內外國ノ軍艦

內外國ノ軍艦　內外國ノ軍艦ニ對シテモ一定ノ制限內ニ於テ以上述ヘタル規定ヲ適用スルコトヲ得

痘瘡ニ關スル特例即チ種痘

二九四　痘瘡ニ關スル特例即チ種痘

痘瘡ニ關スル行政ハ他ノ傳染病ニ關スルモノト稍、其ノ趣ヲ異ニスルアリ種痘ハ是レナリ種痘ノ事務ハ各國其ノ制度ヲ一ニセス或ハ之ヲ人民ノ自由ニ放任スルモノアリ魯西、葡等諸國ノ如キハ然リ或ハ之ヲ奬勵スルモ

痘苗及血清

ノアリ佛國ノ如キハ然リ或ハ之ヲ強迫スルモノアリ獨聯邦ノ如キハ然リ一千八百七十四年ノ獨帝國種痘法ハ全國畫一ノ制度ヲ立テ、種痘ヲ受クヘキモノ、種痘ヲ受ケシムル義務アルモノ、施術者ノ職權竝ニ行政官廳ノ監督方法等ノ事ヲ規定シ以テ強迫種痘ノ法ヲ實施セリ我カ現行法ハ明治十八年布告第三十四號種痘規則ニシテ之ニ依レハ平時ト天然痘流行ノ際トヲ區別シ平時ハ一定ノ年限毎ニ天然痘流行ノ際ハ所轄官廳ノ指定シタル期日内ニ種痘ヲ行フコト、シ父母後見人若クハ雇主等總テ幼者監督ノ權アルモノニハ一定ノ責任ヲ負ハシメ醫師ニハ種痘ノ善感不善感ヲ檢診シテ種痘證ヲ附與スルノ責任ヲ負ハシメ此等ノ規則ニ違反シタル者ハ五錢以上五十錢以下ノ科料ニ處ス即チ現行法ハ强迫主義ヲ採ルモノナリ尚ホ其ノ施行細則ニ至リテハ地方長官便宜之ヲ設置スルコトヲ得

二九五 種痘用ノ痘苗ヲ製造スルカ爲メニ痘苗製造所(東京及大阪)ヲ置キ實布垤利亞血清ヲ製造スルカ爲メニ血清藥院ヲ置ク乃チ痘苗及血清ハ政府ノ專賣ニ屬シ市町村、醫師、藥品營業者等ニ於テ痘苗及血清ヲ要スルトキハ一定ノ手續ヲ以テ其ノ賣下ヲ請求セシム其ノ代價ハ總テ登記印紙ヲ以テ之ヲ納付スルモノトス(二十九年内務省令第七號實布垤利亞血清賣下規則同第八號痘苗賣下規則)

徹毒ニ關スル行政

二九六 徹毒ニ關スル行政モ亦本邦ノ衞生制度ニ於テハ一種特別ノ傳染病行政タリ歐洲諸國ニアリテハ賣淫ヲ以テ公ノ營業ト看做サルヽカ故ニ徹毒ニ關スル事務ハ唯賣淫者取締法ノ範圍ニ於テ行ハルヽモノナレトモ本邦ニ在リテハ賣淫ノ制度其ノ趣ヲ異ニスルヨリシテ驅徹法ハ行政上一種ノ衞生事務ナリト謂ハサルヲ得ス(明治九年四月内務省達乙第四十九號)

第二、普通衞生事務

第二 普通衞生事務

二九七 街衢、公園、家屋、工場、飲食品、汚穢物排除等ニ關スル事務ハ公衆ノ衞生ニ關係スルコト大ナリ此等一切ノ衞生事務ヲ總稱シテ普通衞生事務トス歐洲諸國ニ於テハ衞生上一般又ハ特別ニ此等ノ取締規則ヲ設クルモノ多シ我カ國ニ於テハ一般ノ衞生法規未タ備ハラス唯刑法中二三ノ禁令アルト其ノ他不完全ナル取締法アルトノ外特別ノ法規モ亦未タ盡セリトスルヲ得ス

現行法規ノ不備

故ニ實際或ハ一般ノ警察取締上臨機ノ處分ヲ爲シ或ハ市町村ノ自治ニ任シテ適宜之ヲ施設セシムルニ過キサルモノヽ如シ普通衞生行政ニ關シテ特別ノ規定アルモノハ水道及墓地トス左ニ其ノ要領ヲ示サム

水道ノ布設

二九八 明治二十三年法律第九號水道條例ハ水道ニ關スル現行法ナリ該條例ニ依レハ水道トハ市町村住民ノ需要ニ應シ給水ノ目的ヲ以テ布設スルモノニシテ市町村ノ公費ヲ以テスルニ非サレハ之ヲ布設スルコトヲ得ス蓋シ給水ノ物タルヤ人衆日常生活ノ最大要件ニシテ公共ノ利害休戚之ニ關スルヲ以テ一私人ノ營利事業トシテ之ヲ施爲スルコヲ許サヽレハナリ故ニ法律ハ水道ヲ以テ市町村ノ公設トシ尙ホ且之ニ對スル國家ノ監督ヲ嚴ニス市町村ニ於テ水道ヲ布設セムトスルトキハ一定ノ事項ヲ記載シタル目論見書ヲ作リ地方長官ヲ經テ內務大臣ノ認可ヲ受クルコトヲ要シ尙ホ其ノ布設ヲ認可シタル後ニ於テモ地方長官ハ隨時官吏ヲ派遣シテ工事及水質水量ヲ檢査セシメ工事ノ改築修理ヲ要シ又ハ水質不良若クハ水量不足ナリト認メタルトキハ地方衞生會ノ議定ヲ經猶豫期日ヲ定メテ改良ヲ命セサルヘカラス又市町村ハ工事落成又ハ改築修理ヲ了リタルトキハ地方長官ニ屆出テ其ノ監査ヲ受ケサルヘカラス而シテ家屋內ノ給水用具及本支水管ヨリ之ニ接續スル細管ハ市町村ノ所定ニ從ヒ之ヲ設置シ其ノ費用ハ家主ノ負擔トスレトモ一家專用ノ給水用具ヲ設クルコト能ハサル者ノ爲メニハ市町村ハ共用給水器ヲ設ケテ給水普及ノ便法ヲ計ルコトヲ要ス又市町村ハ消防用ノ爲メニ消火栓ヲ設置シ消防用ノ水ハ無料ニテ之ヲ供給スルコトヲ要ス水道用地ハ國稅地方稅ヲ免除シ官有ノ土地ニシテ水道用地ニ必要ナルモノハ之ヲ拂下ケ又ハ貸付ス水道用地トハ水源地貯水地濾水場喞水場及水道線路ニ要スル地ヲ云フコトハ法律自ラ解定スル所ナリ

墓地及埋葬ノ取締

二九九 墓地ニ關スル行政ハ衞生警察ノ一部分トシテ之ヲ行フ舊來市街地ニ於テハ寺院內ノ外埋葬ヲ許サヽリシカトモ村落ニ在リテハ私有地內ニ隨意ニ墓地ヲ設クルノ風アリシカハ明治五年八月私有地埋葬ヲ禁シ更ニ六年太政官達第三百五十五號ヲ以テ墓地ノ新設ヲ禁シ寺院境內竝ニ永久墓地

トスヘキ場所ヲ定メシメタリ十七年太政官達第二十五號墓地及埋葬取締規則ヲ以テ一般ニ墓地及埋葬ニ關スル事項ヲ定メ同内務省達第四十號ヲ以テ其ノ細則ヲ定メタリ此ノ規則ニ依レハ墓地及火葬場ハ管轄廳ノ許可シタル區域ニ限リ從來許可セラレタルモノヽ外新設ヲ要スル場合ニハ墓地ハ國道、府縣道、鐵道、大川ニ沿ハス又人家ヲ隔ツルコト六拾間以上ニシテ土地高燥飲用水ニ障害ナキ地ヲ撰ヒ火葬場ハ人家及人民輻輳ノ地ヲ隔ツルコト百二十間以上ニシテ風上ニ位セサル土地ヲ撰フヘシ又墓地ノ周圍ニハ樹木ヲ栽エ清潔ヲ旨トシ掃除及修繕ヲ怠ルヘカラス火葬場ノ周圍ニハ塀墻ヲ設ケ火爐煙筒ヲ備ヘテ臭烟ヲ防クノ裝置ヲ爲サヽルヘカラス而シテ死體ノ埋葬又ハ火葬ハ別段ノ規定アルモノヽ外死後二十四時間ヲ經過スルニ非サレハ之ヲ爲スコトヲ得ス又市町村長ノ認許證ヲ得ルニ非サレハ之ヲ爲スコトヲ得ス堰穴ノ深サハ六尺以上タルヘク火葬ハ日沒後ニ之ヲ行フコトヲ原則トス尚ホ墓地及埋葬規則竝ニ同細則ニハ葬儀、墓表等治安警察ニ關スル規定アリ衞生行政ト相關セサルヲ以テ此ニ說カス

第二節 醫藥事務

各人ノ疾病ヲ治療スルハ全ク個人的衞生ノ範圍ニ屬シ國家ノ之ニ干涉スヘキニ非ス然レトモ之ヲ治療スルカ爲メニ必要ナル機關ノ良否ハ國家之ヲ鑑定スルニ非サレハ大ニ社會ノ危害ヲ貽スノ憂アリ是レ醫師藥劑師等ノ資格ヲ檢定シテ後ニ其ノ業務ヲ許ス所以ナリ故ニ醫藥事務モ亦衞生行政ノ一部分トシテ攷察スルコトヲ要ス

第一 醫師

三〇〇 凡ソ一個人ノ業務ハ自由ナルヲ原則トスレトモ公益ノ必要ノ爲メニ一定ノ制限ナカルヘカラス醫師ノ業務ハ即チ制限的業務ノ一ニシテ何人ト雖モ之ニ從事スルコトヲ得ルニ非ス必ス一定ノ公認資格ヲ有スルコトヲ要ス其ノ公認條件ハ學識及實驗ノ分量程度ヲ限定スルニ在リ現今諸國ノ制度ヲ觀ルニ醫師ノ業務ニ關シテ必スシモ公認ヲ要セサルモノアリ例ヘハ獨帝國營業條例(一千八百六十九年法律)ノ規定ノ如キハ然リ此ノ條例ニ依レハ治療術ヲ行フハ各人ノ自由ニ任シ唯醫士ノ名稱ハ法律ニ依リ

テ試驗ヲ經タルモノノミ之ヲ用ヰルコトヲ得即チ醫業ヲ以テ自由營業ノ一部分ト看做スモノヽ如シ然レトモ醫師ノ業務ハ人身ノ健康ニ直接ノ關係ヲ有スルモノニシテ之ヲ各人ノ自由ニ放任シ其ノ能力ナキモノヲシテ濫リニ貴重ノ人命ヲ司ラシムルハ決シテ行政ノ目的ヲ達スル所以ノ道ニ非ス故ニ佛國ノ如キハ革命時代ニ於テ民權伸張ノ餘波嘗テ一タヒ自由醫業ノ制度ヲ設ケタレトモ後一定ノ條件ニ依リテ之ヲ制限セリ其ノ他歐洲諸國ノ制度モ亦大抵制限主義ニ成ラサルハナシ

醫業ヲ營ムカ爲メニ必要ナル條件

本邦ニ於テハ明治六年以降醫師ノ業務ニ關スル種々ノ法規相次キテ出テタリ現行法ハ十六年布告第三十五號醫師免許規則同布告第三十四號醫術開業試驗規則アリテ存ス此ノ二規則ニ依レハ醫業ヲ營マムト欲スルモノハ左ノ諸條件ヲ充サヽルヘカラス

（一）開業試驗ヲ受クルコト　開業試驗ハ之ヲ前後二期ニ分チ一定ノ終業年限ヲ經タルモノニ限リテ之ヲ許シ每年二回內務大臣ノ指定ニ依リテ之ヲ擧行ス其ノ試驗委員ハ內務大臣ノ奏請ニ依リ內閣ニ於テ之ヲ命ス（明治二十二年勅令第六十八號然レトモ此ノ第一ノ條件ニハ二種ノ例外アリ帝國醫科大學其ノ他官立及府縣立醫學校ノ卒業證書ヲ有スルモノ又ハ外國ニ於テ醫術開業免許ヲ得タルモノ及試驗規則發布前ニ開業セシモノハ試驗ヲ要セスシテ免狀ヲ下附セラル

（二）開業免狀ヲ受クルコト　開業免狀ハ開業試驗ニ及第シ又ハ之ト相當ノ技能アリト認ムルモノニ地方長官ヲ經由シテ內務大臣之ヲ附與ス但醫師ニ乏シキ地ハ地方長官ノ具狀ニ依リ經歷ヲ本トシテ假免狀ヲ下附スルコトアリ

（三）業務ノ停止又ハ禁止ヲ受ケサルコト　開業ヲ得タル醫師ニシテ其ノ業務ニ關シ犯罪若クハ不正ノ行爲アルトキハ中央衞生會ノ審議ヲ經テ內務大臣其ノ業務ノ停止又ハ禁止ヲ命スルコトヲ得是レ醫業カ制限的業務タル性質ヨリ生スル當然ノ制裁ナリ

第二　藥劑師

第二藥劑師ノ

三〇一　藥劑師トハ藥局ヲ開設シ醫師ノ處方箋ニ依リ藥劑ヲ調合シテ患

分限

者ニ應附スルヲ業務トスルモノヲ謂フ故ニ藥劑師ハ一方ニ於テハ藥品ノ製道ヲ業務トスル製藥師ト區別スヘク又一方ニ於テハ藥品ノ販賣ヲ業務トスル藥種商ト區別スヘシ但實際ニ於テ此ノ三種ノ業務ヲ兼營スルコトヲ妨ケス

藥劑業ヲ營ムカ爲メニ必要ナル條件

藥劑師モ亦醫師ト同シク社會ノ貴重ナル業務ヲ執ルモノニシテ衞生行政ノ點ヨリシテ國家カ其ノ業務ノ取締ヲ爲スコトヲ必要トス故ニ其ノ業務ハ一定ノ開業試驗ヲ經テ免狀ヲ得ルニ非サレハ之ヲ營ムコトヲ得ス又其ノ業務ヲ營ムニ付キテハ其ノ藥劑ノ調合ハ必ス醫師ノ處方箋ニ從フコトヲ條件トス假令ヒ其ノ處方ニ誤謬又ハ脫漏アリト認ムルトキト雖モ醫師ノ指揮ヲ受クルニ非サレハ隨意ニ省略若クハ代用スルコトヲ得ス且藥劑師ハ國家ニ對シテ衞生事務ノ一部分ヲ司ルヘキ特別ノ分限ヲ有スルヲ以テ何時ニテモ藥劑ヲ請求者ニ交附スルノ義務アリ又此ノ義務ヲ完クスルカ爲メニ其ノ藥局ニハ凡ソ治療ニ必要ナル種類ノ藥劑ヲ一定ノ分量及性質ニ從ヒテ備ヘ又其ノ調合ニ必要ナル器具ヲ備フルノ義務アリ其ノ治療ニ必要ナル

藥種商竝ニ製藥者

種類分量及性質ヲ定メタル公書ヲ日本藥局方ト云フ(明治二十四年內務省令第五號、二十五年同第二號、二十二年同第三號)

藥品ノ取扱ニ關スル規則

藥種商竝ニ製藥者ハ別ニ檢定試驗ヲ要セス地方官廳ノ免許鑑札ヲ得テ其ノ業務ヲ營ムコトヲ得(明治二十二年法律第十號、十三年布告第二十三號、十一年第二十一號)

藥品ノ取扱ハ一定ノ規則ヲ遵守スルノ外更ニ嚴密ナル行政監督ヲ受ケサルヘカラス其ノ監督ハ內務大臣ニ於テ衞生官吏、警察官吏及藥劑師中ヨリ監視員ヲ選任シテ不意ニ藥局及藥品ノ製造所又ハ販賣ヲ巡視セシム(明治二十二年內務省令第四號藥品巡視規則)

賣藥ニ關スル規則

藥劑ノ營業中丸藥、膏藥、煉藥、水藥、浴劑、散藥、煎藥等ヲ調製シ效能書ヲ附シテ販賣スルモノニハ特ニ賣藥營業者ノ名稱ヲ付シ之ニ對シテ特別ノ行政取締ヲ行フ(明治十年布告第七號賣藥規則)

阿片ニ關スル規則

藥品中阿片ニ關シテハ特別ノ規定アリ明治三十年法律第二十七號阿片法是レナリ蓋シ阿片ハ從來國禁物トシテ其ノ輸入販賣ヲ嚴禁シ(刑法第二百三十

七條乃至第二百四十二條(唯藥用ニ供スルモノハ政府之ヲ專賣セリ而ルニ阿片ノ原料タル罌粟ハ各人ノ自由栽培ヲ許スカ故ニ往々阿片製造ヲ試ル者アルニ至レリ是ヲ以テ十一年布告第二十一號ハ阿片ノ製造賣買ニ關スル規則ヲ定メ現行法ニ依リテ更ニ其ノ規定ヲ詳明ニセリ現行法ニ依レハ阿片ヲ製造セムトスル者ハ地方長官ノ許可ヲ受ケ其ノ製造シタル阿片ハ之ヲ政府ニ納付スルコトヲ要ス政府ハ試驗ヲ施シ適品ニハ賠償金ヲ交付シ不適品ハ無償ニテ燒却シ藥品用ニ限リ封緘ヲ施シテ地方長官ノ指定シタル卸賣人ニ賣下ク醫師及藥品營業者ハ一定ノ事項ヲ記載シタル證書ヲ以ヲ卸賣人ヨリ購求スルコトヲ要シ其ノ他ノ者ハ醫師ノ處方箋ヲ以テスルニ非サレハ購求スルコトヲ得ス

第三產婆

第三　產婆

三〇二　產婆モ亦醫師藥劑師ト同シク技術上ノ能力ヲ要スルモノニシテ一定ノ試驗ヲ經テ之ヲ公認セサレハ其ノ業務ヲ執ルコト能ハス本邦ニ於テハ從來產婆ニ關スル一般ノ規定闕如シタリシカ明治三十二年勅令第三百四十五號ヲ以テ產婆規則ヲ定メタリ

產婆ノ資格

產婆規則ニ依レハ產婆ノ業務ヲ營ムニハ三箇ノ條件ヲ必要トス(一)年齡滿二十歲以上ノ女子タルコト(二)產婆試驗ニ合格シタルコト(三)產婆名簿ニ登錄ヲ受ケタルコト是レナリ產婆試驗ハ地方長官之ヲ擧行シ一箇年以上產婆ノ學術ヲ修業シタル者ニ非サレハ試驗ヲ受クルコトヲ許サス產婆名簿ハ地方長官之ヲ管理シ登錄ヲ受ケムトスル者ニハ產婆試驗合格證書ヲ添ヘテ願出テシム(地方長官ハ產婆ニ乏シキ地ニ限リ地域及期限ヲ定メテ產婆業ヲ免許スルコトヲ得)又產婆ハ其ノ業務ヲ營ムニ際シテ一定ノ制限ヲ受ク(一)妊婦、產婦、褥婦又ハ胎兒生兒ニ異常アリト認ムルトキハ臨時救急ノ手當ヲ爲スノ外醫師ノ診療ヲ請ハシメ自ラ其ノ處置ヲ爲スヲ得サルコト(二)妊婦、產婦、褥婦又ハ胎兒生兒ニ對シ消毒ヲ行ヒ臍帶ヲ切リ灌腸ヲ施ス等ノ外外科手術ヲ行ヒ產科器械ヲ用ヰ藥品ヲ投與シ又ハ之カ指示ヲ爲スヲ得サルコト(三)產婆名簿ニ登錄ヲ受ケサル者ニ妊婦、產婦、褥婦又ハ胎兒生兒ノ取扱ヲ專任スルヲ得サルコト是レナリ產婆ニシテ墮胎其ノ他業

產婆ノ營業上ノ制限

務ニ關スル罪又ハ禁錮以上ノ刑ニ處セラルヘキ罪ヲ犯シタルトキハ地方長官ハ其ノ業務ヲ禁止又ハ停止スルコトヲ得產婆試驗又ハ產婆名簿登錄前ニ同一ノ罪ヲ犯シタル者若クハ試驗ニ關スル規程ニ違背シタル者ニハ試驗又ハ登錄ヲ許可セサルコトヲ得

第四節 病院

三〇三 病院ハ之ヲ大別シテ普通病院、瘋癲病院、傳染病院ノ三種トシ普通病院ハ又之ヲ國立病院、公立病院及私立病院ノ三種ニ分ツ國立病院ハ治療ヲ施スト同時ニ學術ノ研究ヲ目的トス故ニ大學若クハ高等學校ノ一部分ニ屬セシム公立病院ハ府縣以下地方自治體ノ造營物ニシテ或ハ國立病院ト其ノ目的ヲ同シクスルモノアリ或ハ別ニ恤救ノ目的ヲ備フルモノアリ私立病院ハ一人又ハ數人ノ協合ヲ以テ成レルモノニシテ一般營業法ノ監督ヲ受ク但其ノ業務ハ衞生行政ノ必要上設立ノ認可業務ノ巡視監察等公立病院ト同シク一定ノ制限ヲ受クルコトアルヘシ歐洲諸國ニ於テハ病院ニ關スル法規ハ頗ル完備スレトモ我カ邦ニ於テハ文部省所轄病院ノ職制ノ外未タ一般ノ法

規アルヲ見ス又私立病院ノ認可監督等ニ關シテモ亦未タ一定ノ規則アラサルカ如シ瘋癲病院ニモ亦國立、公立及私立ノ三種アレトモ現行法ニ依リテ其ノ規則ヲ說クコト能ハス傳染病院ハ市町村ノ法律上ノ義務トシテ設置スヘキモノニシテ傳染病豫防法ニ定メラル尙ホ其ノ設備標準ハ二十八年內務省訓令第四號ニ詳ナリ

第三節 衞生會

三〇四 衞生會ハ公衆衞生及獸畜衞生ニ關スル諮問機關ニシテ行政官廳ノ諮詢ニ應シテ衞生上ノ意見ヲ述ヘ及其ノ施行方法ヲ審議シ又衞生上ノ事ニ關シテ各主任行政官廳ニ建議スルノ權限ヲ有ス其ノ內務大臣ノ監督ニ屬スルモノヲ中央衞生會トシ其ノ各地ニ在リテ地方長官ノ監督ニ屬スルモノヲ地方衞生會トス其ノ組織及權限ハ中央衞生會官制及地方衞生會規則ニ付キテ之ヲ詳ニスヘシ

第二部　國民ノ精神的生活ニ關スル行政事務

國民ノ物質的生活ニ關スル行政事務ノ法規ハ前數章ニ於テ既ニ其ノ概要ヲ說了セリ此ニ其ノ精神的生活ニ關スル行政ヲ解說セムト欲ス敎育及宗敎ニ關スル行政是レナリ

第一章　敎育

第一節　敎育ノ自由

第一節、敎育ノ自由
敎育ノ自由ナル文字ノ意義

三〇五　敎育ノ自由ナル文字ハ往々載セテ歐洲諸國ノ憲法ニ在リ(佛國共和第三年菓月憲法第三百條、一千八百三十年憲法第六十九條、白國憲法第十七條等)然レトモ敎育ハ元來無制限ナルモノニ非ス國家ハ其ノ人民ノ精神的生活ヲ保持增進セムカ爲メニ種々ノ法規ヲ設ケテ之ニ干涉スルコトヲ得ルハ其ノ敎育ノ自由ナル文字カ憲法ニ載セラレタルト否トニ於テ異ナル所ナシ且歐洲ノ學者カ敎育ノ自由ニ關シテ爲ス所ノ解釋ヲ見ルニ國家カ敎育ヲ一

歐洲諸國カ敎育ノ自由ヲ過重シタル原因

個人ノ自治ニ放任スルノ謂ヒニ非スシテ敎育ノ事務ヲ國家ノ專業トセサルノ謂ヒナリ故ニ假令ヒ國家カ人民ノ父兄ヲシテ其ノ兒童ヲ就學セシムルノ義務ヲ負ハシムルモ又敎育ニ從事スルノ義務ヲ負ハシムルモ若シ國家カ某ノ學科ヲ强ヒ某ノ學科ヲ禁シ又ハ一私人若クハ一私人ノ集合ニ成レル學校ノ設立ヲ禁スルカ如キコトナクムハ敎育ノ自由ハ何レノ國ニ於テモ存立スルコトヲ得ヘシ又安ソ敎育ノ自由ニ貴フ所アラムヤ唯前世紀ノ後半以降民權自由ノ思想勃興シテ一切ノ舊制度ヲ革新シタルノ結果ト中古以降敎育カ桑門ノ專業タリシ結果トカ遂ニ歐洲諸國ヲシテ敎育ノ自由ヲ過重シテ之ヲ憲法ノ明文ニ揭クルニ至ラシメタルノミ蓋シ國家ハ寧ロ其ノ義務トシテ敎育ノ完備普及ヲ圖ラサルヘカラスチエール氏曰ク生兒ハ同時ニ二箇ノ權力ニ服ス父及國家是レナリ父ハ其ノ幼兒ニ生命ヲ與ヘテ以テ其ノ固有ノ繼嗣トシ其ノ家族ノ承續者トスルモノナリ國家ハ以テ其ノ未來ノ公民トシ其ノ民族ノ承續者トスルモノナリ此ノ二權力者ノ權利ハ相同シカラスト雖モ共ニ俱ニ神聖ニシテ相犯スヘカラス

父ハ其ノ子ヲ鞠育シテ自己ノ願望ニ適應セシムルノ權利ヲ有シ國家ハ其ノ幼兒ヲ敎育シテ自己ノ組織ニ順應セシムルノ權利ヲ有スト

初等敎育ノ强制主義

三〇六 初等敎育ノ强制主義ニ關シテハ學者ノ間ニ疑議ヲ紛生セシコト久シ或ハ曰ク家父ハ隨意ニ其ノ兒童ノ敎育ヲ指揮スルコトヲ得其ノ間固ヨリ國家ノ干涉ヲ容ルヘカラスト或ハ曰ク初等敎育ハ兒童ニ於テハ一個ノ權利タリ家父ニ於テハ一箇ノ義務タリ法律ハ此ノ神聖ナル義務ノ怠慢ヲ責罰スルモ尙ホ其ノ企望ヲ達セサルヘカラスト而シテ强制主義ノ學者ハ又二派ニ分レ一ハ單純ノ强制主義ヲ唱道シ一ハ强制主義ト同時ニ無償主義ヲ唱道シ授業料ヲ負擔シ得ヘキ者ニ對シテモ猶ホ之ヲ免除スヘシトセリ佛國ニ於テハ此ノ學者ノ議論ハ延キテ一千八百三十三年以後國會ノ一大問題ト爲リ一千八百八十二年三月二十八日ノ法律ニハ遂ニ初等敎育ノ主義ヲ發表スルニ三樣ノ文字ヲ以テセリ曰ク無償(Gratuite)曰ク强制(Obligatoire)曰ク俗流(Laïque)是レナリ顧フニ敎育ノ强制主義ヲ論スルハ須ラク其ノ利害得失ニ就キテ攻究セサルヘカラス是レ事實上ノ問題ニシテ行政法ノ範圍ニ屬セス然レトモ

佛國ニ於ケル初等敎育

唯之ヲ單純ナル政治上若クハ經濟上ノ問題ト看做スモ亦恐クハ穩當ナラス佛國ノ如キニ於テハ民法上配偶者カ其ノ子ニ對スル權利及義務ハ全ク此ノ强制主義ト相表裏スルヲ以テ攻フレハ又必スシモ法律上ノ問題ニ非ストスルヲ得ス

佛國ニ於ケル初等敎育

强制敎育主義ヲ實際ニ適施セシハ獨帝國ヲ以テ嚆矢トス普國ハ普烈克大王ノ時代(一千七百六十三年ノ勅令)ニ於テ初等敎育ノ强制スヘキコトヲ定メ其ノ義務ヲ怠リシ父母及代人ハ裁判所ニ拘置セラレ及罰金ヲ科セラルヽコトトシ一千八百五十年ノ憲法ニモ亦初等敎育ノ强制主義ヲ認容セリ索遜ニ於テハ敎育義務尙ホ一層重大ニシテ法律ノ之ニ對スル制裁ハ加ヘテ禁錮ニ至ルコトヲ得(一千八百三十五年法律五十一年法律)益シ强制主義ノ最高度ニ位スルモノナリ其ノ他ノ聯邦諸國ニ於テモ大抵皆敎育義務(Schuldfichtigkeit)ヲ認メサルハナシ今一々之ヲ擧ケス

英國ニ於ケル初等敎育

英國ニ於テハ初メ强制主義ノ敎育ヲ地方自治ニ委任シタレトモ成積ノ往々擧カラサリシモノアリシヲ以テ一千八百七十六年ノ敎育條例ニ於テ終ニ强

制主義ヲ採用シ(一千八百五十六年ジョン、ラッセル氏法案ニ始メテ強制主義ヲ採用セシカトモ確定法案ハ依然トシテ聽容主義ヲ以テ成レリト云フ)其ノ細則ハ地方議會ニ一任セリ一千八百八十年ノ法律ニ於テハ若シ地方議會ニシテ生徒登校規則ヲ制定セサルトキハ教育會ニ於テ之ヲ定ムルコトヽシ漸次完全ナル強制教育主義ヲ實行スルニ至レリ

北米合衆國ニ於ケル初等教育

北米合衆國ハ教育ニ關スル普通ノ法則ナク之ヲ各州ノ隨意ニ任シ各州ハ又概子之ヲ地方自治ニ委スルノ風アリト雖モマッサチュセット、コン子チカット、メイン、ニュー、ハムプシャイヤル其ノ他數州ニハ強制教育主義行ハル

本邦ニ於ケル初等教育

三〇七 本邦ニ於テモ亦夙ニ強制教育主義ヲ採用シ現行小學校令ニ於テ父母後見人其ノ他學齡兒童ヲ保護スヘキモノヽ義務ヲ規定セリ(明治二十三年勅令第二百十號小學校令第三章)然レトモ未タ一定ノ罰則アルコトヲ聞カス故ニ現今ノ制度ニ於テハ教育ハ完全ナル法律上ノ義務トシテ父兄ノ負擔ニ歸スト謂フコトヲ得ス又現行法ハ單純ニ強制主義ヲ認容シタルノミニシテ未タ無償主義ヲ採用セス父母又ハ後見人等ハ小學校ノ經費ニ充ツルカ爲メニ其ノ兒童ノ授業料ヲ支辨スルノ義務ヲ有シ特別ノ場合ニ非サレハ免除又ハ減額スルコトヲ得ス又物品若クハ勞力ヲ以テ之ニ代フルコトヲ得ス(小學校令第四十四條)

第二節 教育ノ分類

三〇八 教育ハ二樣ノ點ヨリ其ノ部類ヲ分ツコトヲ得一ハ形式ニ依リテ分チ一ハ實質ニ依リテ分ツ

(一)形式上ノ分類

(一)形式上ノ分類 教育ハ其ノ形式ニ依リテ區別スルトキハ通常教育及特別教育ノ二種ト爲リ通常教育ハ又之ヲ細別スレハ高等教育、中等教育及初等教育ノ三種ト爲ル高等教育ハ大學及高等學校ニ於テ之ヲ授ケ中等教育ハ中學校ニ於テ之ヲ授ケ初等教育ハ小學校ニ於テ之ヲ授ク尙ホ此ノ外師範學校及特別ノ業務ヲ授クル學校アリ此等ノ教育ヲ名ツケテ特別教育ト云フ

(二)實質上ノ分類

(二)實質上ノ分類 教育ハ其ノ實質ニ依リテ區別スルトキハ學理教育、業務教育及豫備教育ノ三種ト爲ル學理教育ハ一定ノ業務ヲ離レテ唯社會進歩ノ原動力タル智識ヲ研磨スルヲ目的トシ業務教育ハ社會ノ各人ヲシテ或ル特

定ノ事業ニ就キテ安心立命ノ地ヲ得シムルヲ目的トシ豫備教育ハ學理教育若クハ業務教育ニ入ルノ階梯ヲ成サシムルヲ目的トス我カ從來ノ學制ニ依レハ高等教育ハ學理教育ト業務教育トヲ兼授スルヲ職分トシ中學及初等ノ教育ハ業務教育ト豫備教育トヲ兼授スルヲ職分トセリ而シテ同一ノ方法ヲ以テ殊別ノ目的ヲ達セムトシタルカ故ニ常ニ偏重ノ弊アルヲ免レサリキ即チ高等教育ハ專ラ學理ヲ攻究スルニ傾キテ業務教育ヲ輕忽ニシ中等及初等ノ教育ハ專ラ豫備ヲ爲スニ止マリテ業務教育ヲ荒廢シタリ後年尋常中學校令ノ改正アリ次キテ高等學校ノ設置セラルルアリ又實業學校ノ組織セラルルアリテ幾ハクカ此ノ弊ヲ矯正セリト雖モ尙ホ未タ十分ナラサル所アルニ似タリ

教育ノ部類ハ略、此ノ如シ余輩ハ今左ニ形式上ノ部類ニ從ヒテ各種ノ教育ニ關スル法規ノ節要ヲ說クヘシ

第一初等教育
初等教育

三〇九

第一　初等教育

初等教育ニ關スル規則ハ明治二十三年勅令第二百十五號小學校令ヲ以テ定メラレタリ其ノ第一條ニ曰ク『小學校ハ兒童身體ノ發達ニ留意シテ道德教育及國民教育ノ基礎竝ニ其生活ニ必須ナル普通ノ智識技能ヲ授クルヲ以テ本旨トス』ト蓋シ道德教育及國民教育ノ基礎トアルハ豫備教育ヲ爲スノ意ヲ表章シ其生活ニ必須ナル普通ノ智識技能トアルハ業務教育ヲ爲スノ意ヲ表章ス故ニ初等教育即チ小學校ニ於ケル教育ハ二箇別樣ノ目的ヲ具有シ小學校ヲ卒業シテ止ムモノヽ爲メニハ業務教育ト爲リ更ニ中學校ニ入ラムトスルモノヽ爲メニハ豫備教育トヲ爲ス

初等教育ノ目的

初等教育ノ目的ヲ達スルカ爲メニ要スル科目ハ修身、讀書、作文、習字、算術、地理、歷史、理科、圖畫、唱歌、體操ノ十一種トシ女兒ノ爲メニハ特ニ裁縫ヲ加フ、然レトモ此ノ諸種ノ科目ハ盡ク必須科トシテ設ケラレタルニ非ス中ニ土地ノ狀況ニ依リテ之ヲ加除增減スルコトヲ得ルモノアリ隨意科ト云フモノハ即チ是レナリ（小學校令第三條、第四條、第十條、明治二十四年勅令第十一條）

初等教育ノ科目

尋常小學校高等小學校及特

小學校ハ尋常及高等ノ二種ニ區別シ通常滿六歲以上ノ兒童ヲシテ順次ニ其ノ修學年限ヲ遂ヒテ修習セシム修學年限ハ尋常小學校ヲ三个年又ハ四个年

別科

トシ高等小學校ヲ二个年三个年又ハ四个年トシ更ニ中學校ニ入ラムトスルモノヽ爲メニハ一定ノ制限マテハ高等小學第二年級ヲ卒業スルノ後直チニ中學校ニ入ルノ特典ヲ得シム(小學校令第二條第一項、第八條、明治二十七年文部省令第二十四號)尚ホ此ノ外特別ノ業務ノ爲メニ土地ノ狀況ニ依リテ特別ノ校務教育ヲ授クルコトヲ得即チ專修科、補習科、實業學校等ニシテ其ノ教科目及修學年限ハ文部大臣ノ定ムル所ニ依ル(小學校令第二條第三項、第六條、第七條、第九條、明治二十四年文部省令第八號、三十二年勅令第二十九號)又此ノ外尚ホ幼稚園、圖書館、盲唖學校其ノ他小學校ニ類スル特別ノ學校ヲ設クルコトヲ得(小學校令第四十條、明治二十四年文部省令第十八號)

市町村立小學校及私立小學校

小學校ハ又市町村立及私立ノ二種ニ區別ス市町村立小學校トハ市町村若クハ町村組合又ハ區ノ負擔ヲ以テ設置スルヲ謂ヒ私立小學校トハ一人又ハ數人ノ費用ヲ以テ設置スルヲ謂フ(小學校令第二條第二項)然レトモ現今ノ市町村ハ市町村制實施ノ後ニ新タニ成レルヲ以テ從來ノ小學校設置區域ト相符合セサルモノアリ此ノ場合ニ於テハ一定ノ條件ニ從ヒテ從來ノ市町村立小學校ヲ一時存續スルコトヲ得(明治二十四年勅令第十九號)又市町村ハ必スシモ其ノ負擔ニ成レル小學校ヲ設置スルヲ要セス一定ノ條件ニ從ヒ其ノ區域内ニ在ル私立小學校ヲ以テ市町村立小學校ノ全部又ハ一分ノ設備ニ代用スルコトヲ得(二十四年文部省令第一號)

代用小學校

第二 中等教育

中等教育ノ旨趣

三一〇 明治三十二年勅令第二十八號中學校令ニ依レハ『中學校ハ男子ニ須要ナル高等普通教育ヲ爲スヲ以テ目的トス』トアリ故ニ中等教育ハ高等普通ノ智識ヲ授クルヲ目的トシ高等專門ノ教育ニ對シテハ同時ニ豫備教育トシテノ業務教育ヲ授クルニハ二十七年文部省令第七號ヲ以テ中學校第四年級以上ニ於テ實科ヲ分設シ得ルノ制ヲ受ケ同第十三號ヲ以テ其ノ實科ノ節目ヲ制定スルト同時ニ地方ノ必要ニ從ヒテ第一年級ヨリ業務教育ヲ專授スル所ノ中學校ヲ設クルコトヲ得シメタリ此ノ第一年級ヨリ業務教育ヲ專授スルモノヲ稱シテ實科中學校ト云フ又從來ノ制度ニ依レハ中學校ヲ分チテ高等及尋常ノ二等トシ高等中學校ハ全國ヲ五區ニ分盡シ每

實科及實科中學校

高等學校大學豫科

區ニ一个所ヲ設置スルコトヽ爲リシカ二十七年勅令第七十五號高等學校令ヲ以テ五个ノ高等中學校ヲ高等學校ト改稱シテ專門學ヲ教授スル所トシ帝國大學ニ入學スルモノヽ爲メニノミ特ニ豫科ヲ授クル所トセリ故ニ現今ノ制度ニ從ヘハ中等教育ハ專ラ中學校ニ於テ之ヲ施シ從來ノ高等中學校即チ高等學校ハ變シテ高等教育ノ機關ト爲リ唯高等學校大學豫科ハ依然トシテ中等教育ヲ施スモノト解セサルヘカラス其ノ大學豫科ノ學科規程ハ二十七年文部省令第十八號ニ依ル

高等女學校

女子ニ須要ナル高等普通教育ハ高等女學校ニ於テ之ヲ施ス故ニ高等女學校ハ之ヲ中學校ノ一種ト看做スコトヲ得(三十二年勅令第三十二號高等女學校令)

公立尋常中學校及私立中學校

中學校ニモ亦公立及私立ノ二種アリ公立中學校ハ府縣若クハ郡市町村若クハ町村學校組合ニ於テ設置スルモノニシテ私立中學校ハ一私人若クハ一私人ノ協合ヲ以テ設置スルモノナリ公立中學校ハ各府縣ニ於テハ原則トシテ一箇以上ノ中學校ヲ設置スルノ義務アリ郡市町村又ハ町村學校組合ニ於テ

第三高等教育

高等教育ノ旨趣

帝國大學

之ヲ設置スルハ土地ノ情況ニ依リ須要ニシテ且其ノ區域内小學教育ノ施設上ニ妨ナキ場合ニ限ル(中學校令第二條、第四條、第五條)高等女學校ニ於テモ亦同シ(高等女學校令第二條、第四條、第六條)

第三　高等教育

高等教育ハ帝國大學及高等學校ニ於テ之ヲ授ク帝國大學令(十九年勅令第三號)ニ依レハ『帝國大學ハ國家ノ須要ニ應スル學術技藝ヲ教授シ及其ノ蘊奥ヲ攻究スルヲ以テ目的トス』トアリ又『帝國大學ハ大學院及分科大學ヲ以テ構成ス大學院ハ學術技藝ノ蘊奥ヲ攻究シ分科大學ハ學術技藝ノ理論及應用ヲ教授スル所トス』トアリ故ニ帝國大學ハ學理教育ト業務教育トヲ兼授スルノ制タルコト明白ナリ唯其レ此ノ二个ノ目的ヲ具有ス故ニ假令ヒ大學院ト分科大學トノ區別ハアレトモ教課或ハ高尚ニ過キテ應用ノ資ヲ得ルニ乏シク業務教育ヲ措キテ偏ニ學理教育ニ傾クノ恐レナキニ非ス高等學校ハ卽チ高等業務教育ノ須要ニ應スルカ爲メニ設置セラレタルモノナリ分科大學ハ法、醫、工、文、理、農ノ六科ニ分テトモ各帝國大學ニ必ス此ノ六科ヲ設置ス

高等學校

ルニハ非ス(三十年勅令第二百九號高等學校ノ制ハ法、工、醫ノ三科ニ分チ唯之ヲ第三高等學校ニノミ施用シリタリシカ(第五高等學校ニ工學部アリ)法工二科ハ自然ニ廢止セラレ唯醫科ノミ存スルニ於テハ高等學校ハ名ノミニシテ其ノ實ハ獨リ大學豫科アルノミ(二十七年勅令第七十五號同文部省令第十五乃至第十七號)

第四師範教育

三一一二 第四　師範教育　(明治三十年勅令第三百四十六號師範教育令)

師範教育ハ教員ト爲ルヘキモノヲ養成スルヲ目的トシ其ノ學科ノ高低ニ從ヒ高等師範學校及師範學校ノ二種トシ師範學校ハ各府縣ニ設置シ高等師範學校ハ東京唯一个所之ヲ設置ス師範學校ノ設備ニ關スル規則ハ文部大臣之ヲ定ムルコトヲ得(明治二十五年文部省令第八號)

師範學校ハ小學校ノ教員タルヘキ者ヲ養成スルヲ目的トシ高等師範學校ハ師範學校中學校及高等女學校ノ教員タルヘキ者ヲ養成スルヲ目的トシ生徒ノ費用ハ高等師範學校ニ於テハ國庫ヨリ尋常師範學校ニ於テハ府縣、稅又ハ地方稅ヨリ之ヲ支辨シ卒業後一定ノ年限ノ間教職ニ從事スルノ義務ヲ負ハシム(明治十九年文部省令第十九號二十五年同第十一號)

第五特別ナル業務教育

師範學校ハ男子部及女子部ノ二部ニ分チ各郡生徒ノ割合ハ地方長官之ヲ定メテ文務大臣ニ開申スルヲ要ス高等師範學校モ亦初メ之ヲ男女二部ニ分チタレトモ明治二十三年勅令第四十二號ヲ以テ女子高等師範學校ヲ獨立セシメタリ而シテ各師範學校ノ生徒ハ皆特別ノ募集規則ニ依リテ之ヲ募集ス(三十年文部省令第十號第二十二號二十五年同第十號)

第五　特別ナル業務教育

三一一三 我カ現行ノ教育制度ハ大中小學校ニ於テ通常ノ業務教育ヲ教授スルノ外更ニ特別ナル業務ノ爲メニ特別ナル學校ヲ設置セリ其ノ主要ナルモノハ文部大臣ノ直轄ニ屬スル商業學校、工業學校、美術學校、音樂學校及盲唖學校等アリ其ノ他各府縣立ノ實業學校、商船學校ノ如キハ遞信大臣ノ直轄ニ屬シ郵便電信ノ事業上ニ須要ナル學科ト航海運用機關ノ學科トヲ授ケ又陸軍及海軍ノ學術技藝ニ關スル教育ハ陸軍及海軍ノ各種學校ニ以テ之ヲ授ク(文部省直轄學校官制、東京郵便電信學校官制、商船學校

第三節、教育事務ノ機關

歐洲ニ於ケル教育事務ノ機關

第三節　教育事務ノ機關

三一四　教育事務ノ機關ニハ普通機關ト地方機關トノ區別アルコト一般行政機關ト異ナル所ナシ英國ヲ除クノ外各國皆普通機關ノ首長トシテ文部省ヲ設置セリ普國ハ一千八百十七年ニ內務省ヨリ之ヲ分離シ佛國ハ一千八百二十六年ニ教育事務竝ニ宗教事務ノ爲メニ別ニ一省ヲ設置セリ佛國ニハ尙ホ高等教育參事會(Conseil supérieurdel' instruction publique)アリ(一千八百八十年ノ法律)各公私立學校ヨリ選任セラレタル議員ヲ以テ組織セラレ文部大臣ヲ議長トシ其ノ職權ハ行政上、訴訟上、懲戒上ノ三種ニ分レ行政上ノ職權トシテハ文部大臣ハ教育上ノ事務ニ付キテ必ス參事會ノ意見ヲ問ハサルヲ得ス訴訟上及懲戒上ノ職權トシテハ大學區參事會竝ニ府縣參事會ノ裁決ニ對スル終審ノ判決ヲ爲シ其ノ判決ハ越權訴訟ヲ生スル場合ノ外參事院ニ抗告スルコトヲ得ス又大學區モ教育事務ニ關スル特殊ノ機關ニシテ全國ヲ十七大學區ニ分チ其ノ行政ハ總長一名視學官若干名及大學區參事會ノ任スル所ト爲レリ大學區參事會ハ總長ヲ以テ議長トシ專任委員、大學及中學ヨリ選出シタル委員竝ニ大臣ノ指定セル委員ヲ以テ組織セラレ其ノ職權ハ高等教育參事會ト同シク行政諮問上ノ職權竝ニ訴訟及懲戒上ノ職權ヲ行フ地方機關ニハ府縣知事、大學區視學官及府縣學務參事會アリ大學區視學官ハ府縣知事ニ隷屬シテ其ノ府縣ノ初等教育ヲ視察シ大學區總長ニ隷屬シテ府縣立中學及國立中學ノ行政ヲ管理シ府縣學務參事會ハ府縣知事ヲ議長トシ大學區視學官及大臣ノ指定セル小學視學官竝ニ府縣會議員ヲ以テ組織セラレ高等教育參事會ノ監督ノ下ニ於テ行政上訴訟上懲戒上ノ職務ヲ行フ(Simonet, l. c., p. 744-757.)

本邦ニ於ケル教育事務ノ機關

三一五　本邦ニ於テハ中央機關ハ文部大臣ヲ以テ之ニ任シ府縣知事ハ其ノ命令ヲ受ケテ地方教育事務ヲ監督シ市町村若クハ町村學校組合若クハ學校區ハ其ノ教育事務ノ目的ノ爲メニ現行法規ニ從ヒテ初等教育ヲ普及ナラシムルノ義務ヲ有シ其ノ事務ノ管理ハ學務委員ト稱スル特別ノ吏員ニ之ヲ委チ各府縣ニ地方視學ヲ置キテ其ノ管內ノ教育事務ヲ監督セシメ市町村長ハ普通行政ノ機關トシテ市町村立小學校ヲ管理シ校長及首座教員ノ管理ニ

屬スル事務ヲ監督スルコトヽ爲レリ(小學校令第四章、第七章、二十三年法律第百八十九號地方學事通則三十年勅令第百四十號)

之ヲ歐洲ノ制度ニ比照スルニ獨聯邦國又ハ澳國ノ如キハ學務委員ハ合議制ニ依リ市町村長、市町村會議員、僧侶、教員及學校區内ノ住民ヨリ選出セル議員ヲ以テ組織シ其ノ職務執行ノ綿密ト公正トヲ希圖スレトモ本邦ニ於テハ學務委員ハ多クハ單獨ノ吏員ニシテ合議ノ機關ニ非ス又普通行政ノ代理者トシテ其ノ職務ヲ執行スルモノニシテ市町村ノ名譽職トシテ自治教育ノ事務ヲ處理スルニ非ス又佛國ノ制度ニ於ケルカ如キ中央及地方ノ教育參事會ノ組織ニ至リテハ未タ全ク其ノ萌芽タモ見ルコト能ハス

三一六 教育上ノ諮問機關トシテ高等教育會アリ文部大臣ノ諮詢ニ應シテ教育ニ關スル事項ノ要領ヲ審議ス其ノ事項ノ規則ニ列記セラレタルモノニ付キテハ文部大臣ハ必ス高等教育會ニ諮詢セサルヘカラス會議ノ議員ハ職務上當然議員タルコトヲ得ル者、文部大臣ノ奏請ニ依リ内閣ニ於テ命スル者(學職アル者又ハ教育事業ニ閲歴アル者七人以内竝ニ臨時ノ須要ニ應シ臨時議員トスル者)及特定ノ學校長中ヨリ當該學校長ノ互選ニ依リ文部大臣ノ奏請シ内閣ニ於テ命スル者アリ職務上當然議員タル者ヲ除ク外議員ノ任期ハ三个年トス通常會議ハ毎年一回之ヲ開キ開會及開期ハ文部大臣之ヲ定ム議長及副議長ヲ置キ議員ノ中ニ就キ文部大臣ノ奏請ニ依リ之ヲ勅命ス(三十一年勅令第百五號高等教育會規則)

第四節 教員ノ資格權利及義務

三一七 教員ハ特殊ノ學藝ニ依リテ教育ノ施設ニ任スルモノニシテ其ノ公立學校ニ於ケルト私立學校ニ於ケルトヲ問ハス特殊ノ資格ヲ要スルコトハ恰モ醫師又ハ辯護士等ト同一ナラサルヘカラス故ニ方今何レノ邦國ニ於テモ國家ハ特定ノ造營物ヲ設ケテ教員ヲ養成シ其ノ修業ヲ卒ヘテ免許ヲ得タル後ニ非サレハ教員ノ資格ヲ與ヘサルヲ原則トス師範學校ハ即チ此ノ目的ヲ以テ成レル公共造營物タルコト既ニ前ニ述ヘタルカ如シ又年齡及品行ノ如キモ亦必ス此ノ特殊ナル地位ト相當セサルヘカラス故ニ教員ノ任免ハ通常國家之ヲ行ヒ自治團體ニ於テハ國家ノ監督ヲ受ケテ團體自ラ之ヲ行フ我

カ現行法ニ依レハ市町村立小學校教員ノ任免ハ府縣知事之ヲ行ヒ代用私立小學校教員ノ任免ハ市町村長若クハ町村組合長ノ承認ヲ經テ設立者之ヲ行フ(小學校令第五十六條、第五十八條、私立學校代用規則第七條)

教員ノ種類

三一八 校長、及教頭、ト通常教員トハ之ヲ區別セサルヘカラス校長及教頭ハ學校ノ行政事務ヲ管理シ教員ハ單ニ教授ノ任ニ當ル故ニ校長及教頭ノ資格ハ教員ト同一ナルヲ要セス一般官吏ノ資格ヲ以テ之ニ適用スルコトヲ得然レトモ實際教員ニシテ校長若クハ教頭ニ兼任スルヲ通常トス殊ニ小學校ニ於テ然リトス故ニ小學校長モ通常教員モ皆同一ノ資格ヲ要スルコトヽ爲レリ師範學校教員ニハ教諭、助教諭、訓導ノ區別アリ教諭ハ生徒ノ教育ヲ掌リ助教諭ハ教諭ノ職掌ヲ助ケ訓導ハ附屬小學兒童ノ教育ヲ掌ル(師範學校官制)中學校及高等女學校教員モ亦教諭、助教諭ニ區別ス(二十四年勅令第二百四十四號)小學教員ニハ專科教員、本科教員、正教員、准教員、等ノ區別アリ特定ノ科目ヲ教授スルヲ專科教員トシ其ノ他ヲ本科教員トス又總テ科目ヲ補助教授シ又ハ一時教授スルヲ准教員トシ其ノ他ヲ正教員トス(小學校令第五十三條)

教員ノ檢定試驗

三一九 教員ハ師範學校ニ於テ養成スルヲ原則トスレトモ尚ホ其ノ免許狀ヲ得ルカ爲メニ檢定ヲ經サルヘカラス我カ現行教員免許規則ニ依レハ師範學校中學校高等女學校教員ニ關スル規則(二十九年文部省令第十二號)ト小學校教員ニ關スル規則(二十九年文部省令第十九號)トアリ今此ニ專ラ小學校教員免許ノ條件ヲ示サム

檢定ヲ分チテ二種トシ甲種ヲ認定トシ乙種ヲ試驗トス認定トハ一定ノ學校ヲ卒業シ又其ノ他ノ原因ニ依リ學力ノ試驗ヲ要セスシテ直チニ教員ニ任用セラルヽノ資格ヲ具フルモノヲ謂ヒ試驗トハ一定ノ課目ニ就キテ其ノ學力ヲ査定スルモノヲ謂フ而シテ此ノ二種ノ檢定ヲ受クルニハ左ノ如キノ條件ヲ充タサヽルヘカラス

(一)年齡　正教員ノ檢定ヲ請フモノハ男子ハ二十歳以上女子ハ十八歳以上タルヲ要シ准教員ノ檢定ヲ請フモノハ男子ハ十七歳以上女子ハ十五歳以上タルヲ要ス

(二)身體健全

（三）品行方正

尙ホ此ノ外正教員タラント欲スルモノハ准教員ノ免許狀ヲ有シ一个年以上公立小學校教員ノ職ニ在リタルコトヲ要ス

以上ノ條件ヲ具ヘテ檢定ヲ經タル後府縣知事ニ於テ合格ト認ムルトキハ相當ノ免許狀ヲ附與スルモノトス其ノ免許狀ハ正教員ニ關スルモノハ其ノ府縣限リ終身有效トシ准教員ニ關スルモノハ其ノ府縣限リ七个年以內有效トス

教員ノ義務

三一〇 教員ノ義務ハ小學校令（第六十一條乃至第六十五條）竝ニ小學校長及教員職務服務規則（二十四年文部省令第二十一號）ニ依リテ定マル

（一）勅語ノ旨趣ヲ奉戴シ法律命令ノ指定ニ從ヒ其ノ職務ニ服スルコト

（二）府縣知事ノ認可ナクシテ商業ヲ營ムコトヲ得サルコト

（三）學務委員ノ任命ヲ辭スルコトヲ得サルコト

（四）兒童ニ體罰ヲ加フルコトヲ得サルコト

此等ノ義務ヲ怠リテ其ノ職務ヲ曠廢スルモノハ一定ノ懲戒處分ヲ受ク其ノ懲戒處分ハ譴責、罰俸、免許狀褫奪、業務停止及免職ノ五種トシ各場合ノ事情ニ應シテ之ヲ行フ（二十四年文部省令第二十二號）

教員ノ權利

三一一 教員ノ權利ハ通常之ヲ左ノ如ク區別ス

（イ）其ノ資格ニ相當スル待遇ヲ受クルコト　公立學校教員ハ其ノ資格ニ相當シテ奏任官又ハ判任官ト同等ノ待遇ヲ受ク其ノ官等ノ等級ハ俸給額ニ應シテ文武官ノ等級ニ配當スルコトヽ爲レリ（二十四年勅令第二百四十四號同第二百十八號）然レトモ待遇ハモト國家ノ榮典ニ屬シ待遇ヲ受クルモノヽ權利ト謂フコトヲ得ス

（ロ）俸給ヲ受クルコト　俸給ノ性質ハ既ニ總論ニ於テ之ヲ說述セリ故ニ此ニ贅セス教員ノ俸給ニ關スル現行法規ハ府縣立師範學校長任命及俸給令（二十四年勅令第百七十二號）市町村立小學校教員俸給令（三十年勅令第二號）三十一年文部省令第十七號、同勅令第二百十四號等ニ依ル

（ハ）恩給ヲ受クルコト　恩給ニ關スル理論モ亦總論ニ述ヘタル所ヲ把リテ此ニ適用スルコトヲ得現行法規ハ教員ノ恩給ニ關シテハ細密ニ其ノ條件及

支給方法竝ニ權利救濟方法ヲ規定セリ今一々之ヲ說明セス(明治二十三年法律第九十一號府縣立師範學校長俸給竝公立學校職員退隱料及遺族扶助料法、第九十號市町村立小學校教員退隱料及遺族扶助料法、二十五年勅令第十七號、第十八號、二十四年勅令第二百四十八號、同文部省令第七號、二十五年同第一號、第二號)

(ニ)年功加俸ヲ受クルコト　市町村立小學校ノ正教員及准教員ニシテ五个年以上同一學校ニ勤續スルモノハ國庫ヨリ年功加俸ヲ給ス其ノ割合ハ五个年ヲ勤續スルモノニ本俸百分ノ十五、後五个年ヲ加フル毎ニ百分ノ十ヲ加ヘ百分ノ三十五ヲ限度トス(二十九年法律第十四號市町村立小學校教員年功加俸國庫補助法)

第二章　宗教

第一節　國家ト宗教トノ關係

第一節、國家ト宗教トノ關係

三二二

國家ト宗教トノ關係ハ之ヲ歷史上ニ攷フレハ極メテ緊切ナルモノアリテ存ス然レトモ今之ヲ細論スルノ要ヲ見ス唯近世ノ國家ニ於テ如何ナル制度ノ行ハルヽヤヲ觀ルニ大凡左ノ四種ニ區別スルコトヲ得

第一國教主義　國教主義トハ唯一ノ宗教ヲ認メテ他ノ宗教ヲ排斥スルノ主義ニシテ近代ニ於テ有名ナル佛主ナント勅語ノ撤回ノ如キハ此ノ主義ヲ採用シテ最モ現著ナルモノトス

第二自由主義　此ノ主義ハ前主義ノ正反對ヲ成スモノニシテ當ニ國家ト寺院トノ關係ヲ分離シテ一ノ國教ヲモ認メサルノミナラス亦一ノ宗教ヲモ排斥セス如何ナル宗教ヲ奉スルニ於テモ人民ノ自由ニ屬シ國家ハ均一ニ其ノ自由ヲ保護スルモノナリ一千八百三十三年以還北米合衆國ニ於テ行ハルル主義ハ即チ是レナリ

第三折衷主義　折衷主義ハ前二主義ノ中間ニ位スルモノニシテ一方ニハ國教ヲ設ケ又一方ニハ他ノ宗教ニモ亦多少ノ自由ヲ與フ英國ハ此ノ主義ヲ採用スルモノナリ即チ「アングリケン」教ハ英國ノ國教トシテ認メラルヽト同時ニ猶太教及一切ノ基督教諸派モ亦行ハル

第四護教主義

第四護教主義　此ノ主義ニ於テハ國教トシテハ一ノ宗教ヲモ之ヲ認メスト雖モ諸派ノ宗教ヲ保護シ均一ニ之ヲ補助ス佛國共和第四年橿月二十六日ノ「コンコルダ」及一千八百三十年憲法(即チ現行憲法)ニ於テ認ムル所ノ主義之ニ屬ス

我カ國ニ於テハ歴史上ノ事實ハ姑ク措キテ說カス現行ノ制度トシテハ宗教ニ關スル規則ハ極メテ不完全ニシテ何レノ主義ヲ採用セルヤ甚分明ナラスト雖モ國教トシテ認メラレタル宗教ナク又何レノ宗教モ別ニ國家ノ補助ヲ受クルコトナキヲ以テ第二ノ主義タル自由主義ニ屬スト謂ハサルヲ得サルヘシ

第二節、宗教ノ自由ト政教ノ分離ノ第一宗教ノ自由

第二節　宗教ノ自由ト政教ノ分離

宗教ニ關スル行政法規ノ主要ナル性質ニ二アリ宗教ノ自由及政教ノ分離是レナリ

第一　宗教ノ自由

宗教ノ自由ハ刑法其ノ他公ノ秩序ニ關スル法律ニ依リテ制限セ

歐洲ノ學者ノ宗教ノ自由ニ關スル謬見

ラルヽ外他ノ制限ヲ受クルコトナシ是レ國教主義ヲ適施セルモノヽ外何レノ邦國ニ在リテモ皆其ノ趣ヲ同クスル所ナリ

歐洲ノ學者カ宗教ノ自由ヲ觀察スルヤ多クハ良心ノ自由ト信奉ノ自由トノ兩點ヨリスル者多シ是レ職ヲ佛國ノ人權宣布中ニ良心ノ自由ト云フ語アルニ由ル然レトモ良心ノ自由ヲ說クハ法律上曾ニ無用ナルノミナラス却テ謬妄ヲ表露スルモノナリ何トナレハ良心ノ作用ハ一個人ノ心神上ノ事ニ屬シ固ヨリ法律ノ制限シ得ヘキモノニ非サレハナリ唯一定ノ教理ヲ信奉スルニ至リテハ外形ノ行爲多クハ之ニ伴フカ故ニ法律ヲ以テ之ニ干涉スルコトヲ得然ラハ國法上信奉ノ自由ヲ認ムルハ可ナリ良心ノ自由ヲ認ムル要ナキナリ我カ憲法カ唯信奉ノ自由ヲ認メテ良心ノ自由ニ及ハサルハ極メテ條理ヲ得タリト謂フヘシ然レトモ我カ憲法カ信奉ノ自由ヲ認メタル旨趣ト歐洲各國ノ憲法ニ之ヲ認メタル旨趣トハ頗ル異ナレルカ如シ蓋シ歐洲諸國ニ於テ中古以來ノ爭鬪ハ宗教ノ爲メニシテ起レルモノ多シ其ノ今日ニ於テ宗教ノ自由ヲ尊重スルモ亦宜ナリ本邦ニ在リテハ舊幕府時代ニ於テ一時切支丹禁

宗教ノ自由ヲ憲法ニ認メタル旨趣ハ東西其ノ揆ヲ異ニス

制ノ法アリタレトモ大體ニ就キテ云フトキハ宗教ノ自由ハ敢テ今日ニ始マルニ非ス祖先教ニ本ツク各派ノ神道ト釋教ヲ祖述スル諸宗ノ佛門トハ相竝立シテ以テ今日ニ及ベリ故ニ齊シク宗教ノ自由ヲ憲法ニ認ムルモ彼ハ主トシテ歴史上ノ原因ニ本ツキ我ハ唯法律ヲ以テ制限スヘキノ標點ヲ定メタルニ過キス

宗教ノ保護及補助

三二四 憲法及法律ハ啻ニ信教ノ自由ヲ認ムルノミナラス布教者ノ身體又ハ神社佛寺ノ什物若クハ禮拜儀式等ニ關シテ一定ノ保護ヲ與フルヲ通則トス例ヘハ我カ刑法第二百六十三條ニ神祠、佛堂、墓所、禮拜所ニ對スル不敬ノ所爲ヲ罰シ又第四百二十六條ニ神祠、佛堂、其ノ他墓碑及路上ノ神佛ヲ汚損シタルモノハ之ヲ違警罪ニ處スルカ如キハ其ノ最モ著シキモノナリ

又之ヲ外國ノ例ニ徴スレハ國家若クハ地方團體ノ公費ヲ以テ一般ニ宗教團體ヲ補助スルコトアリ佛國ノ如キ護教主義ノ制度ニ於テ多ク之ヲ見ル我カ邦ニ於テハ此ノ如キ制度アルコトナシ蓋シ神社佛堂ノ建築又ハ修繕等ノ爲メニ國庫若クハ地方官廳ノ補助ヲ受クルノ實例甚多シト雖モ是レ國家若クハ地方團體ノ義務トシテ爲スニ非ス唯一種ノ恩惠的行爲タルニ過ギス又官國幣社、府縣鄕村社等神社ノ資格ニ差等アリ官國幣社神職ニハ宮司、禰宜、主典ノ階級ヲ分チ奏任若クハ判任ノ待遇ヲ受ケシメ(明治二十三年閣令第四號)一定ノ條件若クハ試驗ヲ經テ就職セシメ(二十八年內務省訓令第十五號)府縣鄕村社ノ神職ニハ社司及社掌(村社以下ハ社掌)ヲ置キ(二十七年勅令第二十二號)一定ノ條件又ハ試驗ヲ經テ就職セシムルコト官國幣社神職ト同シ(二十八年內務省令第十號同訓令第十六號)故ニ官幣社府縣鄕村社ハ國家ノ宗祀ト各地方ノ祭祀トヲ執行シ神明ニ事ヘ彝倫ヲ序ツル目的ノ爲メニ國家若クハ地方團體ノ保護ニ依リテ建設セラルヽ一種ノ公共造營物タルコトハ明カナリト雖モ其ノ各神社ノ氏子又ハ講社ト云フカ如キハ唯信仰歸依ノ徒ノ集合セルニ過キスシテ法律上ノ團體タルニ非ス國家若クハ地方團體ハ其ノ公費ヲ以テ此等ノ團體ニ補助スルコトナシ殊ニ佛教各派ニ至リテハ全ク檀徒ト寺院トノ關係ニ成ルモノ多ク國家ハ一定ノ法規ニ依リテ其ノ各派ヲ保護スルコ

トナキハ殆ト言說ヲ要セスシテ明白ナリ

第二政教ノ分離

政教ノ分離ナル文字ノ意義

第二　政教ノ分離

三一五　政務ト教務トハ其ノ實質ニ於テ劃然タル區別アリテ存スルニ非ス通常教務ニ屬スルトスル事項モ國家若クハ公共團體カ之ヲ施設スルトキハ固ヨリ之ヲ政務ト謂ハサルヲ得ス故ニ政務ノ依リテ教務ト分ル、所ハ全ク其ノ形式ノ如何ニ在ルノミ然ラハ謂ハユル政教ノ分離トハ如何ノ意義ヲ有スルカハ殆ト解說シ難キモノアルニ似タリ竊カニ思フニ政教ノ分離トハ政務ト教務トヲ個々相獨立セシムルノ謂ヒニ非ス國家ハ假令ヒ教務ヲ把リテ自己ノ政務ノ中ニ加ヘサル場合モ公共ノ必要ノ爲メニハ固ヨリ教務ニ干涉スルコトヲ妨ケス唯近世ノ國家ニ於テハ教務者ヲシテ政務ニ關繫スルコトヲ許サヽルヲ原則トスルヲ以テ學者ハ通常政務ノ分離ナル語ヲ用キルノミ此ノ故ニ政務ノ分離ノ何タルコトハ之ヲ歷史的ニ解說スル外余輩ハ法理上又他ニ適切ノ道ナキヲ信ス

政務ニ對スル教務ノ獨立

歐洲ノ制度ヲ觀ルニ教務ニ對シテ政務ノ獨立ヲ保護スルヲ旨トスルモノ尠カラス殊ニ佛國ノ法制ノ如キハ其ノ最モ著シキモノナリ或ハ羅馬法皇ニ對シテ政權ノ獨立ヲ維持スルアリ(共和第四年編制法第一條第三條)或ハ一般ノ僧侶ニ對シテ政權ノ獨立ヲ保護スルアリ(同第二條刑法第二百一條第二百二條)又特ニ濫權訴訟法(Appel Commed' abus ourecours pour abus)ヲ設ケテ其ノ獨立ヲ鞏固ナラシムルコトヲ務メタリ此レ專ラ歷史上ノ原因ニ依ルモノニシテ固ヨリ之ヲ以テ我カ邦ニ律スルヲ得ス濫權訴訟トハ寺院裁判權ノ宣告ニ對シ或ハ其ノ管轄外ノ事件ヲ認容セリトノ理由或ハゴール本山ノ寺制及自由ヲ傷害セリトノ理由ヲ以テ其ノ權限ヲ踰越セリト主張セル場合ニ通常裁判權ニ向ヒテ提起スル上告ニシテ昔時ハ高等法院ノ特別管轄ニ屬セシカ漸次ニ公益又ハ私益ノ爲メニ王國ノ法律ヲ無視スル寺院ノ一切ノ企圖ヲ防遏スル方法トシテ濫權訴訟ノ方法ヲ採用シ共和第十年芽月十八日ノ法律ニハ明カニ國法ノ一部分トシ爲リ其ノ裁判權ヲ參事院ニ委ネタリ故ニ其ノ訴訟ノ性質ハ行政訴訟ニモ屬セス又通常訴訟ニモ屬セス全ク政治上ノ性質ヲ帶フル一種特色ノ訴訟タリト謂ハサルヘカラス(Simonet,l.c.,p.780.)

第三節、宗教團體及教徒組合
本邦ニ於ケル宗教ノ種類
宗教團體ノ性質

第三節　宗教團體及教徒組合

三二六　我カ國現今宗教トシテ存スルモノ極メテ多シ然レトモ之ヲ大別スレハ神道、佛教及基督教ノ三種トスルコトヲ得基督教ハ從來邪教視セラレ國家ハ其ノ信奉ヲ嚴禁セシカ維新ノ後暗默ニ之ヲ許容セリ今日ニ於テハ憲法上ノ擔保ニ依リテ其ノ信奉カ元來國家ノ默許ニ依ルノ故ヲ以テ我カ行政法規ハ主トシテ神道及佛教ノ事ニ關スル余輩ノ說カムトスル所モ亦專ラ神佛二教ニ關スルモノト知ルヘシ

宗教團體ノ性質ハ之ヲ歐洲諸國ノ國法ニ考フレハ誠ニ瞭然タルモノアリ團體ハ國家ノ認許ニ依リテ成立シ一方ニハ固有ノ財產ヲ有シテ民法上ノ法人ヲ組織シ又一方ニハ裁判管轄若クハ收稅權ヲ有シテ團體ノ行政ヲ自治シ以テ公法上ノ法人ヲ組織スルハ歐洲諸國ニ於ケル宗教團體ノ通態ナリ我カ國法ノ宗教ニ關スル規定ハ甚明瞭ヲ缺クモノ多ク之ニ依リテ以テ行政法ノ理論ヲ確定セムコト頗ル難シ然レトモ彼ノ佛教各宗派ノ如キ神道諸講社諸教會ノ如キ皆一種ノ團體トシテ國法ノ認許スル所ナルコトハ略、明カナリ但其ノ團體ノ性質如何ニ至リテハ實ニ漠然トシテ判斷ヲ爲スニ苦マサルヲ得サルモノアリ

維新以來ノ政務制度ノ變遷
政務混一ノ時代

本邦古代ノ制度ハ舍キテ論セス維新以來ノ沿革ヲ察スルニ明治元年二月五日始メテ神祇事務局ヲ置キ次キテ之ヲ廢シ更ニ神祇官ヲ置キ又教導局ヲ設ケ幾ハクモナクシテ又之ヲ廢シ神祇官ヲ改メテ神祇省トシ又之ヲ廢シテ教部省ヲ設ケ明治十年一月ニ至リ始メテ教部省ヲ廢シテ其ノ事務ヲ內務省ニ附スルニ至リ現今ノ制度ハ內務省社寺局ニ於テ宗教政務ヲ掌理セシムルコトヽ爲レリ此ノ如ク維新ノ當初ハ宗教ヲ以テ一個純然タル政務トシ中央官廳自ラ其ノ施設ニ任シタリシカ現今ノ制度ハ頗ル其ノ趣ヲ異ニシ神社佛寺ノ取締及神佛各教派ノ教規宗制竝ニ神職僧侶ノ身分等ニ關スル監督事務ヲ施設スルニ止マルノミ明治五年神佛教導職及管長ヲ置キテ專ラ政府ノ任免ニ委ヌタレトモ教導職ヲ廢シテ管長ノミヲ存置シ管長ハ神道各派ニ一人佛道各宗ニ一人ヲ定ムルヲ通則トシ教規若クハ宗制ヲ定メ神職若タハ教師ノ分限及稱號竝ニ其ノ等級進退等ノ事ヲ司ルノ職務ヲ有シ此等ノ事ニ關スル

政務分離ノ時代

條規ハ皆內務大臣ノ認可ヲ經ルコトヽ爲レリ(明治十七年太政官達第十九號)故ニ神佛各派各宗ノ管長ハ一定ノ職務ヲ有スル行政機關タルニ似タリ而シテ其ノ職務ノ執行ハ內務大臣ノ監督ヲ受クルモ其ノ管長ノ統轄スル宗派ノ神職僧侶ニ對シテ宗教上一切ノ事務ニ關スル命令ヲ下タスコトヲ得廼チ其ノ宗派ヲ組成スル團體ハ自治權ヲ以テ其ノ團體ノ行政ヲ爲スモノナリト謂フヘカラサルカ然レトモ現行法ノ精神ヲ熟察スレハ教務ト政務トハ全然相分離スルヲ以テ宗教其ノ物ニ關スル事務ハ當然行政ノ範圍ニ屬セス唯宗教ノ監督ヲ爲シ其ノ公ノ秩序トノ調和ヲ計ルノ點ニ於テノミハ教務ヲ離レテ純然タル政務ノ目的ニ入ルト解セサルヲ得ス從ヒテ明治十七年以前ニ在リテ神佛教導職カ國家ノ任命ニ依リ其ノ權限資格モ亦一般ノ行政官ニ準シタルモノヲ廢シテ住職及教師トシ其ノ任免進退ヲ管長ニ委任シ管長モ亦神道各宗派ノ教規宗制ニ本ツキ之ヲ定ムト云フカ故ニ國家カ其ノ從前自ラ行ヒタル宗教事務ヲ一種ノ團體ニ許容シ其ノ團體ノ長ヲシテ之ニ任セシムルカ如キノ觀ナキニ非サレトモ唯此ノ一點ニ於テ其ノ團體カ行政團體タルコト

我カ宗教團體ハ公法上ノ人格ヲ有セス

ヲ斷定スルハ大早計タリ抑モ宗教其ノ物カ社會上ノ一大勢力ニシテ人生共同生活ノ一大要件タルコトハ論ヲ俟タス然レトモ教務ト政務トハ其ノ性質相混スヘカラストスル以上ハ神佛各宗派ノ管長ハ假令ヒ國家ノ委任ヲ受ケテ其ノ布教者ノ任免進退ヲ爲シ教規宗制ヲ定メテ之ヲ執行スルモ此等ノ事項ハ宗教其ノ物ノ行爲ニ屬シ之ヲ國家公共ノ事務ト謂フコトヲ得ス唯此等ノ事項ヲ監督スルニ至リテハ國家公共ノ須要ニ應シ國家カ權力ヲ以テ行フ所ノ行爲ニ屬スルカ故ニ之ニ關スル官廳ノ事務ハ固ヨリ之ヲ行政事務ナリト謂フコトヲ得故ニ余輩ハ他ニ特別ノ理由アリテ存スルニ非サル以上ハ現今ノ宗教團體ヲ把リテ直ニ之ヲ自治行政團體ト看做スコト能ハス而シテ余輩ハ不幸ニシテ未タ他ニ其ノ特別ノ理由ヲ存スルヲ知ラサルナリ

我カ宗教團體ハ私法上ノ人格モ有セス

三二七 我カ現今ノ宗教團體カ行政法上ノ人格ヲ有セサルコト其レ此ノ如シ然ラハ私法上ノ人格ハ如何余輩ハ此ノ問題ニ對シテモ亦否ナリト答ヘサルヲ得ス卽チ我カ現今ノ宗教團體ハ啻ニ行政法人タルノ資格ナキノミナラス又私法人タルノ資格ナキモノナリ蓋シ私法上人格ノ有無ハ財產權上ノ

關係ヲ有スルコトヲ得ルヤ否ヤニ依リテ定マルコト前ニ屢〻論述セルカ如シ然ルニ我カ現今ノ宗教團體ハ一私人ノ組合ニ非スシテ各宗各派ノ社寺ノ相分合セル系統ナリ而シテ別ニ此ノ團體カ固有ノ名ヲ以テ財產權ノ主體タルヘキコトヲ表白セル法律ノ明文ナク又慣習法ナシ抑モ神社佛閣古來所傳ノ什物竝ニ寄附ノ動產不動產等通常社寺財產ト稱シ又公文中(例ヘハ明治二十四年內務省訓令官國幣社神職奉務規則八月同府縣鄉村社神官奉務規則等)ニモ神社ノ財產若クハ寺有財產ト云ヘル文字アリト雖モ之ニ依リテ神社佛寺カ人格ヲ有スト速了スルヲ得ス何トナレハ神社佛寺其ノ物ノ性質ハ社體ニモ非ス又財團ニモ非サレハナリ而シテ更ニ詮考シ來レハ諸種ノ布告又ハ布達中社寺ノ負債ニハ氏子檀家ノ連署ヲ要スルトシ又願屆等ニモ其ノ連署ヲ要スルトシ謂ハユル社寺財產ハ其ノ神社ノ氏子又ハ寺院ノ檀家ノ共有財產タルカ如ク思惟セラル明治十四年內務省達乙第三十三號ニハ『社寺收入財產ハ其ノ共有ニ屬スヘキモノト其神官住職付ニスルモノトノ豫約云々』トアリ後二十四年內務省訓令第八號ヲ以テ『共有』ヲ改メテ『社寺有』トシタレトモ此ノ一訓令

社寺財產ノ性質

果シテ社寺ノ人格ヲ認ムルニ必要ナル材料タルコトヲ得ルカ未タ容易ニ首肯スヘカラス而シテ余輩カ此ニ說ク所ノ宗教團體ハ一神社又ハ一佛寺ノ氏子又ハ檀家ノ結合ヲ指スニ非スシテ各派各宗ノ數多ノ神社佛寺ニ依リテ組織セラレタル一種ノ階級的組合ヲ指ス即チ一私人若クハ法人ノ聚合セルニモ非ス又財產ノ聚合セルニモ非ス唯一種特別ノ團體ニシテ其ノ團體ハ法律上ノ結果ヲ生セサルモノト謂フノ外ナシ若シ宗教團體ノ性質果シテ然リトセハ宗教團體ハ公法上ノ法人ニ非サルト同時ニ又私法上ノ法人ニモ非サルナリ之ヲ總フルニ我カ現行法規ノ不完全ナルカ爲メニ宗教團體ニ關シテ精確ナル解釋ヲ與フルコト能ハスト雖モ此ノ不完全ナル法規ヨリ歸納シ得ヘキ斷定ハ恐クハ之ニ過キサルヘキカ若シ夫レ社寺堂宇ノ性質ハ自ラ別論ニ屬スレトモ此レ亦不完全ナル現行法規ヲ以テハ解釋シ難シ民法施行法(第二十八條)ノ如キモ法人ニ關スル規定ヲ當分社寺堂宇ニ適用セストセリ蓋シ將來法規ノ完成ヲ待ツナルヘシ

三一八 古社寺ノ建物及寶物ノ保存

古社寺ノ建物及寶物ノ保存ニ關シテハ三十年法律第四十九號古

建物及寶物類ノ保存

社寺保存法同内務省令第三十五號施行細則アリ宗教行政トハ相關セスト雖モ此ニ社寺財産ノ性質ヲ論スルニ當リ便宜ノ爲メニ其ノ保存方法ヲ畧述セム古社寺保存法ノ目的ハ社寺ノ建物及寶物カ歷史ノ證徵又ハ美術ノ模範トナルヘキモノヲ保存スルニ在リ其ノ目的ノ爲メニ内務大臣ノ諮詢機關トシテ古社寺保存會ヲ組織シ古社寺ニシテ其ノ建物及寶物類ヲ維持修理スルコト能ハサルモノニハ其ノ出願ニ依リ古社寺保存會ニ諮詢シテ國費ヲ以テ補助保存シ特ニ歷史ノ證徵又ハ美術ノ模範ト爲ルヘキ社寺ノ建物及寶物類ハ特別保護建造物又ハ國寶ノ資格アルモノトシ内務省ニ特別保護建造物臺帳ヲ備ヘテ之ニ記入シ其ノ處分又ハ差押ヲ禁シ且國寶祭典法用ニ必要ナルモノヲ除ク外ハ補助金ヲ支給スルヲ條件トシテ官公立ノ博物館ニ出陳スルノ義務ヲ負ハシメ神職住職其ノ他ノ監守者ニシテ内務大臣ノ命ニ違背シ國寶ヲ出陳セサルトキハ内務大臣ハ其ノ出陳ヲ強要スルコトヲ得尙ホ古社寺保存會ノ組織及權限ハ三十年勅令四百六號ヲ以テ定メラレ國寶出陳ニ關スル規則ハ同勅令第四百四十六號ヲ以テ定メラル又特別保護建造物及國寶ハ同内務省告示第八十七號及第八十八號ヲ以テ指定セラレタリ

三二九 歐洲諸國ノ制度ニ於テハ宗教團體ノ外ニ尙ホ教徒組合(Congregation religieuse)ト云フモノアリ一定ノ教派ニ屬スル一私人カ慈善又ハ教派擴張等ノ目的ヲ以テ設ケタル團體ニシテ固有ノ財産ヲ有シ自治行政ヲ行フ我カ國ニ於テモ佛教青年會又ハ佛教婦人會ト云フカ如キ若クハ某々講ト云フカ如キ教徒ノ組合少シトセス然レトモ皆唯單純ナル宗教信奉上ノ結合ニシテ固ヨリ法律上ノ人格ヲ有スルモノニ非サルコトハ殆ト疑ヲ容レサルナリ

第四節 宗教ノ監督

第四節、宗教ノ監督
監督ノ目的

三三〇 宗教ノ監督ハ宗教其ノ物ニ對シテ存スルニ非スシテ教務者ノ行爲ニ對シテ存ス蓋シ信仰歸依ハ内部ノ心識ニ屬シ各人ノ自由ニ屬スルコト前ニ述ヘタルカ如シ唯禮拜儀式布教演說及結社集會等外部ニ對シテ發表スル所ノ行爲ハ固ヨリ國家ノ安寧秩序ヲ維持スルカ爲メニ一般ノ制限ニ依ラサルヲ得ス謂ハユル政教ノ分離トハ歷史上ノ事實ノ結果トシテ宗教ヲシテ政治ニ干與セシメサルノ意ニシテ政治ヲシテ宗教ニ干涉セシムヘカラサル

ノ意ニ非サルナリ故ニ國家ハ其ノ最高ノ權力ヲ以テ敎務者ノ行爲ニ對シテ一定ノ監督ヲ爲スコトヲ得

宗敎ノ監督ニ關スル現行法規

宗敎ノ監督ノ爲メニ設ケラレタル現行法規ハ零細瑣末ノモノ其ノ數鮮カラス其ノ主要ナルモノヲ指擧スレハ官國幣社神職府縣鄕村社神官選任ノ條件及職務ノ執行ニ付キテ特別ノ規則ヲ設ケ又ハ神佛祭禮開扉ノ際ニ奇怪ノ打扮ヲ爲シ禁厭祈禱ヲ以テ醫業ヲ妨クルカ如キ敎院、敎會所、說敎所ニ於テ葬祭ヲ執行シ又ハ平素衆庶ニ參拜セシムルカ如キ授符配札各神社管外ノモノニ授與スルヲ禁スルカ如キ皆行政取締ノ必要上ヨリ出テタル禁令ナラサルハナシ(明治二十四年內務省訓令第十七號、第十二號、六年敎部省達第二十六號、第二十二號、十四年內務省達乙第四十八號、八年敎部省達甲第六號等參照)又宗敎ノ宣布ニ從事セムトスル者ハ一定ノ事項ヲ地方長官ニ屆出テ又宗敎ノ用ニ供スル堂宇、會堂、說敎所又ハ講義所ヲ設立セムトスル者ハ一定ノ事項ヲ具シテ地方長官ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス(三十二年內務省令第四十一號)

第三部　公共ノ救恤ニ關スル行政事務

第一章　救恤ノ法律上ノ性質

救恤ニ關スル現行法規ノ不備

歐洲諸國ニ於ケル救恤問題ノ位置

オーリュー氏ノ救恤ニ關スル議論

三三一　我カ邦方今貧民救恤ノ制未タ具備セス唯明治七年十二月太政官達第百六十二號恤救規則ト其ノ他二三ノ單簡ナル告達トアルノミ一般ノ行政法規アリテ其ノ法律關係ヲ確定セルモノナシ飜リテ歐洲諸國ノ制度ニ觀レハ一般ノ法規ヲ以テ貧民救恤ノ事ヲ定メ一私人ハ社會ニ對シテ衣食住ヲ請求スルノ權利ヲ有シ國家ハ其ノ請求ニ應シテ之ヲ救恤スルノ義務ヲ負フモノナリトシ貧民ノ屬籍ヲ調査シ貧民ノ組合ヲ保護シ一切救恤ニ關スル義務ハ國家行政ノ一大部分トシテ之ヲ盡サムコトヲ求ムルカ如シ左ニオーリュー氏ノ行政法綱要ニ論スル所ヲ援用シテ救恤問題ノ性質ヲ表示セン

オーリュー氏曰ク國家ハ救恤事務ヲ編成スルノ積極的義務アリ而シテ其ノ事務ハ一タヒ編成セラルヽトキハ一個人ハ唯其ノ救恤ヲ得ムコトヲ請求スル權利ヲ有スルノミ其ノ救恤ヲ受クルノ權利ヲ有セスト卽チ此ノ言ニ依レハ

第一國家ハ救恤事務ヲ編成スル積極的義務ヲ負フ

第一國家ハ救恤事務ヲ編成スルノ積極的義務ヲ負フ　故ニ救恤ハ單絶ナル慈惠ニ非スシテ眞正ナル債務ノ履行ナリト謂ハサルヲ得ス若シ國家ノ組織完備シ農工商業其ノ他百般ノ制度ニ間然スル所ナクムハ疾病、艱苦、窮迫、困乏等凡ソ一切ノ罪惡ヲ釀成スルノ道自然ニ少カルヘキコトハ理ノ當然ナリ而シテ國家ハ其ノ組織ノ不完全ナルニ拘ラス尚ホ一方ニ於テ此等社會ノ罪惡ニ對シテ懲罰權ヲ行フコトヲ得豈是レ偏重ノ弊ナシトセサルヲ得ムヤ故ニ國家ハ一方ニハ其ノ懲罰權ニ對スル權衡トシテ不幸ノ人民ヲ救恤スル義務ナカルヘカラス、故ニ救恤ヲ以テ國家ノ負擔ニ歸スルハ決シテ不當ノ事ニ非ス國家ハ宛モ方直ナル一個人ノ如シ其ノ欲スル所ニ隨ヒテ務メテ完全ナル救恤制度ヲ設ケサルヘカラス而シテ國家ハ自ラ其ノ事務ヲ擔任セムヨリハ之ヲ市町村ニ委托シテ地方的事務トスルノ勝レルニ若カス市町村ハ自己ノ國家ニ對スル義務トシテ救恤事務ヲ施設スルトキハ其ノ事務ノ實蹟擧カルニ庶幾カラム此ノ如クニシテ貧民ノ權利ハ國家ノ干涉ヲ以テ實行セラルルニ至ルヘシ是レ實ニ獨帝國ニ於ケル救恤制度ノ精神ナリ故ニ獨帝國ニ於

獨帝國ニ於ケル救恤制度

佛國ニ於ケル救恤制度

テハ(一千八百七十一年七十六年法律)救恤事務ヲ以テ各市町村ノ義務トシ若シ其ノ獨力ヲ以テ其ノ義務ヲ負擔スルニ堪ヘサルモノハ他ノ市町村ト共ニ救恤組合ヲ組織シ得ヘク又或ル場合ニハ國家ハ強制的ニ之ヲ組織セシメ以テ國家ニ對シテ貧民救恤ノ義務ヲ負擔セシムル佛國ニ於テモ漸次此ノ組織ヲ移栽スル傾向アリ一千八百三十八年六月三十日ノ法律ノ如キ府縣ニ命スルニ濟貧義務ヲ以テシ六十九年五月五日ノ法律七十四年十二月二十三日ノ法律ハ皆府縣又ハ市町村ノ義務トシテ濟貧義務ヲ行ハシメ其ノ後八十七年ニ救恤事務視察官ヲ設ケ翌歲內務省ニ救恤局ヲ置キ又高等救恤會議ヲ組織シ九十年三月二十二日ノ法律ヲ以テ市町村救恤組合ノ組織ヲ許可シ救恤義務ヲ市町村ノ負擔ニ屬シ府縣知事ノ監督ノ下ニ於テ之ヲ施設シ頗ル其ノ確立ヲ見ルニ至レリ

第二救恤事務一タヒ編成セラルレハ

第二救恤事務一タヒ編成セラルレハ請求スルノ權利アリテ其ノ救恤ヲ受クルノ權利アルコトナシ　凡ソ法律上ノ關係ハ當事者一方ニ義務アレハ他ノ一方ニ之ニ對スルノ權利アルヲ通常

キハ一個人ニハ唯救恤ヲ得ムコトヲ請求スルノ權利アリテ其ノ救恤ヲ受クルノ權利ナシ

英國ニ於ケル特例

トス國家ハ既ニ救恤ノ義務ヲ負擔ス而シテ一個人ハ之ニ對シテ其ノ救恤ヲ受クルノ權利ヲ有セス國家ハ隨意ニ其ノ配當ヲ掌ルコトヲ得其ノ故如何オーリュー氏ハ實際上及理論上ヨリ其ノ理由ヲ示シテ以爲ヘラク現今ノ世態ニ於テ人類ノ道德心ハ未タ以テ其ノ救恤ノ請求ヲ信シテ一々之ニ給與セシムルニ足ラス又一方ニ於テハ裁判官ヲシテ其ノ救恤ヲ受クヘキヤ否ヤヲ判斷セシムルハ頗ル危險ナリ方今各國救恤ノ權利ヲ認ムルモノハ獨リ英國アルノミ爾餘ノ諸國ニ於テハ救恤事務ノ實際ニ完備セムコト難シ是レ實際上一個人ノ權利ヲ認メサル所以ナリ又元來救恤ノ本旨ハ社會組織ノ不備ヲ療スルニ在リ故ニ國家ハ斷エス其ノ事務ノ改善革新ニ注意セサルヲ得ス是レ理論上一個人ノ權利ヲ認ムルコトヲ得サル所以ナリト

ヴィレー氏及バッ

オーリュー氏ハ以上ノ論說ヲ以テ救恤問題ノ眞相ヲ顯闡スルモノトセリ蓋シ今代歐洲ノ政治上ノ方鍼ヲ說キテ頗ル其ノ要ヲ得タルモノアラム然レトモ其ノ救恤ノ義務ヲ解スルハ甚澁苦ノ態アリヴィレー氏曰ク救恤ノ國家ニ於ケルハ其ノ一個人ニ於ケルト同シク一種ノ本分ニシテ被救恤者ハ之ニ對シテ

トビー氏ノ議論

權利ヲ有スルコトナシ彼ノ英國ニ於ケルカ如ク貧民稅ヲ徵收スルハ甚謬レリト(英國ニ於テハ貧民稅ハ各敎區ノ家屋所有者ノ財產ニ比例シテ貧民監視者之ヲ徵收シ稅額表ハ治安判事之ヲ管理ス)バットビー氏又曰ク救恤ハ被救恤者ニ於ケル一箇ノ權利ナリト思惟セムヨリハ寧ロ國家ニ於ケル一箇ノ本分ナリト思惟スヘシト余輩ハ二氏ノ所說ヲ以テ法律上却テ當ヲ得タリトス救恤ハ救恤者カ自ラ進ミテ救恤スルノミ其ノ間固ヨリ權利義務ノ關聯アルコトナシ故ニ國家カ貧民ヲ救助スルハ一個人カ慈仁施與ヲ爲スト同シク一種ノ恩惠タルノミ若シ國家カ自ラ認メテ法律上ノ義務トセハ可ナリ然ラスムハ其ノ之ヲ地方團體ノ負擔トスルモ又之ヲ公共組合ノ任務トスルモ是レ唯政務分配上ノ問題ノミ國家カ濟貧ノ義務アルニ依リテ然ルニ非ス地方團體若クハ公共組合ハ國家ヲ代理シテ國家ノ義務ヲ履行スルニ非ス寧ロ其ノ國家ニ對スル政務上ノ責任トシテ之ヲ行フモノタリ唯然リ故ニ一個人ハ恩惠ニ對シテハ何等ノ權利ヲ主張スルコト能ハスオーリュー氏カ一面ニハ一個人ニ救恤ニ對シテ法律上ノ權利ヲ有セサルコトヲ認メナカラ他ノ一面ニハ國

東西社會組織ト差異

家カ法律上救恤ノ義務アルカ如ク說明セムトスルハ安ソ枘鑿相容レサルノ感ナキヲ得ムヤ顧フニ歐洲ニ於ケル自由主義ノ弊竇ハ經濟上貧富ノ懸絕ヲ順致シタルノ極多數人民ノ貧瘦困乏ハ遂ニ社會主義ノ議論ヲ激成シ狂瀾怒濤ノ勢ヲ以テ現在ノ社會組織ヲ震撼セムトスルモノアリ救恤事務ニ關スル學者ノ論說嘖々タルモ蓋シ實際ノ必要ニ出テヽ已ムコトヲ得サルナリ本邦ノ社會組織ハ舊來ノ沿革ニ於テモ亦同シカラス歐洲ノ社會ハ一個人ヲ本トシテ組織セラレタルカ故ニ一個人ノ衣食スルコト能ハサルモノハ社會之ヲ鞠養スルノ責任ヲ負ヒ本邦ノ社會ハ一家ヲ本トシテ組織セラレタルヲ以テ一個人ノ衣食スルコト能ハサルモノアルモ之ヲ鞠養スルノ義務ハ直接ニ家族ニ存シ國家ハ其ノ家族ノ義務ヲ盡スコト能ハサルニ至リテ始メテ之ヲ救育セルノミナラス國家ハ之ト同時ニ政治上ノ大則ヲ社會主義ニ本ツケ慈仁ヲ施シテ民心ノ懷服ヲ計リ租稅ヲ免シテ凶年饑歲ノ流離困窮ヲ救ヒタリ舊來ノ沿革既ニ此ノ如シ故ニ貧富懸絕甚シカラス現今一個人ノ位地職分漸ク昂リ社會ノ組織昔日ノ比ニ非スト雖モ歐洲ニ於ケル社會ノ慘狀ハ之ヲ我カ邦ニ見ルニ由ナシ是ヲ以テ貧民救恤ノ行政ハ彼レノ加ク緊切ナラス貧民ノ取締ハ單ニ警察ノ目的ニ出テヽ行政官廳カ職權內ニ於テスル裁量ノ處分ニ屬シ法律執行ノ處分ニ非ス一個人ハ國家ノ慈惠ニ依リテ救恤セラルヽモ權利トシテ救恤ヲ請求スルコトヲ得サルナリ

第二章　救恤行政ノ組織

救恤ノ範圍

三三二　救恤ノ範圍ハ廣博ニシテ殆ト定限ナシ故ニ理論上國家ハ如何ナル點ニマテ救恤ヲ推及スヘキヤヲ指定スルコト能ハス唯實際ノ經驗ニ付キテ其ノ緩急ヲ計ルノ外ナシ然レトモ現今學者ノ大抵唱フル所ニ依ルニ國家ハ其ノ最低限トシテ年齡、疾病及凶荒ノ原因ニ依リテ自活スルコト能ハサル人民ヲ救助スヘシト云フヲ以テ其ノ範圍ヲ定メムトスルモノヽ如シ左ニ聊カ解說セム

第一年齡

第一年齡　年齡ヲ標準トシテ救恤スルニハ幼弱ト老衰トヲ區別セサルヘカラス

(一)幼弱

(一)幼弱　幼兒トハ我カ現行法ニ依レハ滿十五歳以下ノモノヲ稱スルカ如シ然レトモ年齡ニノミ重ヲ置クヘカラサルコトハ立法者カ自ラ注意ヲ與フル所ナリ抑モ幼兒ニ三種アリ、第一棄兒、第二精神的棄兒、第三孤兒是レナリ棄兒トハ其ノ父母カ物質的ニ遺棄シタル幼兒ニシテ遺棄ハ刑法ノ罰スル所ナリト雖モ其ノ棄兒ハ國家之ヲ養育スルノ本務ナカルヘカラス今ノ制度ニ依レハ棄兒ハ所預リ(即チ養育院ニ入ルヽモノ)ト貰受人アルトヲ問ハス其ノ年齡滿十三歳ニ至ルマテ年米若干ヲ給與スルコトヽ爲レリ(明治四年六月布告、六年布告第百三十八號、七年內務大藏兩省達乙第五十六號)精神的棄兒トハ父母カ全ク其ノ敎育ヲ放棄シタル幼兒ヲ謂フ歐洲諸國ニ於テハ其ノ保護ニ關スル法規ヲ設クルモノアレトモ我カ國ニ於テハ其ノ法規未タ備ハラス(例ヘハ佛國一千八百八十九年七月二十四日法律ノ如キハ其ノ父母ノ親權ヲ剝奪シテ以テ幼兒ヲ保護スルコトヽ爲レリ)孤兒トハ幼ニシテ其ノ父母ヲ失ヒタル貧民ヲ謂フ之ニ關シテハ特別ノ法規ノ存スルモノナケレトモ一般ノ救恤規則ヲ適用シテ可ナリ

(二)老衰

(二)老衰　救恤規則ニ依レハ老者トハ七十歳以上ノモノヲ謂フカ如シ然レトモ是レ唯普通ノ標準ナルノミ故ニ七十歳以上ノ者ト雖モ其ノ力以テ自活スルニ足ルトキハ之ヲ救恤スルコトヲ要セス又七十歳未滿ノモノト雖モ實際救恤ヲ仰カサルヲ得サルトキハ之ヲ救恤スルモ亦妨ケナカルヘシ(明治八年七月內務省達乙第八十五號)

第二疾病

第二疾病　疾病ノ原因ノ爲メニ救恤セラルヽモノニハ二樣ノ種類アリ即チ一ハ貧民救助ノ目的ニ出テヽ救恤セラルヽモノニシテ一ハ社會衞生ノ目的ニ出テヽ救恤セラルヽモノナリ貧民救助ノ目的ニ出ツル救恤ハ癈疾其ノ他疾病ノ爲メニ自立ノ生活ヲ爲スコト能ハサルモノニ一定ノ救助ヲ與フルモノニシテ社會衞生ノ目的ニ出ツル救恤ハ施療及施藥ノ事務ト爲リテ衞生行政ノ範圍ニ屬スルモノナリ

第三災難

第三災難　災難ニ對スル救恤ハ最モ實際上ノ困難アリ何トナレハ其ノ救恤ノ原因タル災難ノ證明容易ナラサレハナリ我カ現行法規ニ於テハ特ニ之ニ關スル規定ナキカ故ニ救恤規則ニ依リテ一般ニ救助米ヲ受クルコトヲ得

ルノミ歐洲諸國ノ法制ニハ二種ノ救恤方法ヲ設クルカ如シ第一寄宿所制度第二住所地救助制度是レナリ寄宿所制度ハ英國ニ於テ行ハレタレトモ好成績ヲ得ルコト能ハサリキ「ウオーク、ハウス」(Workhowse)ノ制即チ是レナリ往所地救助制度ハ大抵各國ノ實行スル所ニシテ佛國ニ於テハ特ニ慈善局(Bureaux debienfuisance)ナル公共組合ヲ設ケ法人ノ資格ヲ與ヘテ濟貧事務ヲ掌ラシム然レトモ其ノ組織ハ未タ十分ニ完備セリト謂フヘカラス學者ノ其ノ分配方法ニ關スル論說頗ル喧シ

以上ハ我カ不完全ナル現行法ニ本ツキ更ニ歐洲ノ法制ニ參照シテ救恤行政ノ概要ヲ說ケリ尙ホ地方團體ノ救恤事務如何ヲ見ルニ我カ現行法ノ下ニ於テハ精確ナル見解ヲ付スルニ由ナシト雖モ地方稅則ニ於テ其ノ費目中ニ救育費ト稱スルモノアルヲ觀レハ現行法ノ旨趣ハ貧民救恤ヲ以テ府縣ノ負擔ニ歸スルニ在リト解セサルヘカラス市町村ニ至リテハ固ヨリ其ノ自治行政權ノ範圍內ニ於テ救恤事務ヲ行フコトヲ得ヘシト雖モ現行法ノ規定トシテハ市町村ノ負擔トシテ特ニ之ヲ命シタルモノナキカ如シ人或ハ市町村制ニ

市町村公民權ノ條件ヲ定メテ公費ヲ以テ救助ヲ受ケサルコトヲ要ストアルヲ解釋シテ貧民救助ハ市町村ノ法律上ノ義務タルコト猶ホ獨聯邦諸國ノ制度ノ如シト思惟スルモノアレトモ余輩ハ唯此ノ一句中ニ論者ノ云フカ如キ意義アリトマテ解釋スルコト能ハス若シ他ニ正當ナル理由ノ存スルアラハ可ナリ然ラスムハ我カ邦ノ市町村ハ法律上國家ニ對スルノ義務トシテ貧民救助ノ事務ヲ施設スヘシトスルヲ得サルナリ

三三三三 行旅病人及行旅死亡人ノ救護並ニ取扱ハ明治三十二年法律第九十三號行旅病人及行旅死亡人取扱法ニ規定セラル該法ニ依レハ行旅病人トハ稱スルハ歩行ニ堪ヘサル行旅中ノ病人ニシテ療養ノ途ヲ有セス且救護者ナキ者ヲ謂ヒ行旅死亡人ト稱スルハ行旅中死亡シ引取者ナキ者ヲ謂フ抑モ行旅病人死亡人ハ必スシモ困窮頼ル所ナキノ貧民ニ限ラサレハ其ノ救護及取扱ノ事務モ亦必スシモ救恤ノ目的ニ出ツルニ非スシテ寧ロ警察取締ノ必要ヨリ生スルコトアルヘシト雖モ其ノ十中八九ハ貧民救恤ノ爲メニ之ヲ行フモノトス故ニ法律ハ獨リ行旅病人死亡人ヲ以テ救護及取扱ノ必要アルモノ

救護及取扱ノ事務並ニ其ノ費用ノ負擔

トセス必要アル場合ニハ其ノ同伴者ヲモ救護スヘキコトヲ定メタリ蓋シ同伴者ニシテ救護ノ必要ナキ場合ニハ多クハ病人ノ救護死亡人ノ取扱モ之ニ一任シテ不可ナカルヘク同伴者アルモ尚ホ行政上病人死亡人ノ救護及取扱ヲ必要トスル場合ニハ大抵其ノ同伴者モ併セテ救護スルノ必要アルヘシ又法律ハ行旅中ニ死亡シタルニ非サルモ住所居所若クハ氏名知レス且引取者ナキ死亡人ハ之ヲ行旅死亡人ト看做スヘキモノトシ尚ホ此ノ外行旅病人及行旅死亡人ニ準スヘキ者ハ內務大臣之ヲ定ムルコトヽセリ

行旅病人ノ救護、行旅死亡人ノ取扱並ニ其ノ同伴者ノ救護ハ其ノ所在地市町村長ノ職務トス然レトモ救護及取扱ノ費用ハ其ノ市町村ノ負擔ニ歸スルニ非ス被救護者並ニ死亡人ノ遺留物件ノ負擔トシ辨償ヲ得サルトキハ其ノ扶養義務者ノ負擔トシ尚ホ辨償ヲ得サルトキハ行旅病人死亡人若クハ其ノ同伴者ノ住所地府縣ノ負擔トシ其ノ住所地府縣ナク若クハ分明ナラサルトキハ救護又ハ取扱ヲ爲シタル地ノ府縣ノ負擔トス

行旅病人及其ノ同伴者ノ救護ニ付キテハ法律ニ其ノ手續ヲ細定セス故ニ市町村長ハ療養宿泊、手當等其ノ必要ニ應シテ適宜之ヲ爲スコトヲ得ヘシ而シテ其ノ救護ヲ爲シタルトキハ速ニ扶養義務者又ハ前示ノ住所地府縣ニ通知シテ之ヲ引取ラシムル手續ヲ爲シ住所地府縣ナク若クハ分明ナラサルトキハ其ノ救護ヲ爲シタル地ノ府縣ニ於テ引取ルヘキモノトス行旅死亡人ノ同伴者ヲ救護シタルトキモ亦同シ行旅死亡人ノ取扱ニ付キテハ法律ニ一定ノ手續アリ即チ市町村長ハ其ノ狀況、相貌、遺留物件其ノ他本人ノ認識ニ必要ナル事項ヲ記錄シ其ノ屍體ヲ假葬シ死亡人ノ住所若クハ氏名知レサルトキハ其ノ記錄シタル事項ヲ公告シ住所若クハ居所及氏名知レタルトキハ速ニ相續人ニ通知シ相續人分明ナラサルトキハ扶養義務者若クハ家族ニ通知シ又ハ其ノ住所地府縣ニ通知スルコトヲ要ス

外國人ニ關スル特例

外國人タル行旅病人、行旅死亡人及其ノ同伴者ノ救護並ニ取扱ニ關シテハ別ニ特例アリ三十二年內務省令第二十四號ヲ以テ規定セラル就キテ看ルヘシ」

北海道舊土人保護

三三四 北海道舊土人保護法(三十二年法律第二十七號)モ亦一種ノ救恤ニ關スル特別法ナリ該法ニ依レハ北海道舊土人ニシテ農業ニ從事シ又ハ從事

法

セムトスル者ニハ一戸ニ付キ一萬五千坪以内ノ土地ヲ無償下付スルコトヲ得トシ其ノ土地所有權ニハ一定ノ制限ヲ付シテ自由處分ヲ禁シ下付ノ年ヨリ三十箇年後ニ非サレハ地租及地方稅ヲ課セス又登錄稅ヲ徵收セス尙ホ舊土人ノ貧困ナル者ニハ農具及種子ヲ給シ疾病ニ罹リ自費治療スルコト能ハサル者ニハ藥價ヲ給シ疾病、不具、老衰又ハ幼少ノ爲メ自活スルコト能ハサル者ニハ從來ノ成規以外ニ之ヲ救助シ救助中死亡シタル者ニハ埋葬料ヲ給シ又貧困者ノ子弟ニシテ就學スルコト能ハサル者ニハ授業料ヲ給スルコトヲ得其ノ費用ハ舊土人共有財產ノ收益(費途ノ目的限ラレサル以上ハ)ヲ以テ之ニ充テ若シ不足アルトキハ國庫ヨリ之ヲ支給シ且舊土人ノ部落ヲ爲シタル場所ニハ國庫ノ費用ヲ以テ小學校ヲ設クルコトヲ得

第三章　貯蓄制度

貯蓄制度ノ基礎

三三五　人生世ニ在ルヤ自ラ奉シ自ラ衛ルコトナシ必ス物ヲ假リテ用ヲ爲サヽルヘカラス而シテ變異禍害人力ノ抗拒スヘカラサルモノ往々ニシテ至リ財ヲ喪ヒ身ヲ亡ホスノ不幸ニ陷ルコトアリ而シテ公共ノ救恤ハ一個人ノ窮蹐ヲ憫ミテ其ノ生活ヲ支持スルノ方法ヲ與フルノ目的ニ出ツル行政事務ノ一端タリト雖モ非常已ムヲ得サルノ際ニ非サレハ行ハレス國家ハ宜シク救恤事務施設ノ必要ヲ見ルニ先チテ一個人ノ遠圖心ヲ養成シ浪費ヲ節制シ財貨ヲ貯積シテ以テ萬一ニ備ヘシメサルヘカラス是レ貯蓄制度ノ依リテ存スル所以ナリ

貯蓄制度ノ種類

貯蓄制度ニ數種アリ或ハ保險ノ目的ヲ以テセサルモノアリ保險ノ目的ヲ以テスルモノアリ或ハ權力ノ强制ニ依ルモノアリ保險ノ目的ヲ以テセサルモノニモ亦或ハ合意ノ關係ニ依ルモノアリ或ハ權力ノ强制ニ依ルモノアリ保險ノ目的ヲ以テスルモノニモ亦或ハ合意ノ關係ニ依ルモノアリ或ハ權力ノ强制ニ依ルモノアリ然レトモ其ノ目的ノ如何ニ拘ラス合意ノ關係ニ依ルモノハ私法上ノ範圍ニ屬シ行政法ニ於テ研究スルノ限ニ在ラス唯其ノ業務ノ監督カ行政ノ職權ニ歸スルノミ例ヘハ保險會社、保險組合、貯蓄銀行、預金竝ニ郵便貯金ノ法規ノ如キ其ノ手續カ商法又ハ民法ニ規定セラルヽトヲ論セス其ノ

法律上ノ性質ハ一個人ノ自由意思ニ任シテ之ヲ強制スルニ非ス故ニ國家ハ假令ヒ其ノ業務ヲ監督スルニ於テ嚴ナリト雖モ行政法ノ理論ニハ別ニ影響スル所アルニ非ス其ノ法律上ノ關係ハ普通法ノ範圍ニ於テ攷察セサルヘカラス

第一　貯蓄

三三六　現行法ニ於テ單純ニ貯蓄ノ目的ヲ以テ行フ制度ニハ左ノ如キ種類アリ

(一)遺族扶助ノ爲メニスル納金

(一)遺族扶助ノ爲メニスル納金　官吏其ノ他一定ノ公務ヲ奉スルモノヽ遺族ヲ扶助スルカ爲メニハ國家ハ權力ヲ以テ一定ノ金額ヲ其ノ俸給中ヨリ納付セシメ之ヲ積立テヽ其ノ扶助料ニ充ツ是レ特別ノ理由ニ本ツク强制貯蓄ノ一種タリ

(二)大藏省預金

(二)預金　預金ハ大藏大臣ノ管理ニ屬シ金庫ヲシテ其ノ保管受渡ヲ取扱ハシムル貯蓄積立金ニシテ郵便貯金及各官廳ノ成規ニ從ヒタル積立金ノ外、社寺、敎會、會社其ノ他人民ノ共有ニ係ル積立金ハ其ノ請願ニ據リ國庫ノ損益ヲ以テ之ヲ保管利殖スルモノトス(明治十八年布告第十三號貯金規則、二十六年九月大藏省令第十九號預金取扱規程)

(三)郵便貯金

(三)郵便貯金　郵便貯金ハ遞信大臣ノ管理ニ屬シ其ノ指定スル郵便電信局郵便局ニ於テ受渡ヲ取扱フ貯蓄積立金ニシテ其ノ預入金額ニハ一定ノ制限アリ一人一度ノ預金ハ拾錢以上一人一日ノ預金總額ハ五百圓ヲ超過スルコトヲ得ス國庫ハ貯金預入ニ對シテ其ノ保管上ニ生シタル損害賠償ノ義務ヲ負フ貯金預入ハ其ノ事故アリタルコトヲ知リタル日又ハ之ヲ知ルコト能ハサルトキハ次期ノ利子記入期限ヨリ一个年內ニ其ノ賠償ノ要求ヲ爲サヽレハ國庫ハ時效ニ依リテ賠償ノ義務ヲ免ル(明治二十三年法律第六十三號郵便貯金條例)

(四)貯蓄銀行

(四)貯蓄銀行　貯蓄銀行ハ複利ノ方法ヲ以テ小額ノ預金ヲ爲スヲ業務トスル銀行ニシテ其ノ一般人民ノ貯蓄心ヲ奬勵スルカ爲メニ設立セラルヽコト郵便貯金ノ制ト異ナル所ナシ唯郵便貯金ハ政府自ラ之ヲ營ミ貯蓄銀行ハ政府ノ嚴密ナル監督ノ下ニ於テ一私人ヲシテ之ヲ營マシムルノミ而シテ一般

ノ銀行ニ於テモ若シ一口五圓未滿ノ金額ヲ定期預リ若クハ當座預リトシテ引受クルトキハ法律ハ貯蓄銀行ノ業ヲ營ムモノト看做シ貯蓄銀行ニ關スル特別ノ制限ニ從ハシムコトヽセリ(明治二十三年法律第七十三號貯蓄銀行條例)

第二保險

保險ノ性質及種類

第二　保險

三三七　保險トハ當事者ノ一方カ或ル期限間若干ノ金額ヲ拂込ミ之ニ依リテ他ノ一方ヨリ其ノ豫測シタル損失ノ賠償ヲ受クルコトヲ得ル法律上ノ關係ニシテ當事者相互ニ保險人ト爲リ被保險人ト爲ルトキハ之ヲ相互保險ト謂ヒ當事者ノ一方ノミカ保險料ヲ出シテ被保險人ト爲レハ之ヲ保險料付保險ト謂フ而シテ其ノ種類ハ一樣ナラサレトモ之ヲ大別シテ物ノ保險及人ノ保險ノ二トシ物ノ保險ヲ分チテ火災、震災ノ保險、農業保險、運送保險等トシ人ノ保險ヲ分チテ生命保險、病傷保險、年金保險トス其ノ業務ヲ營ムモノニモ會社組織アリ組合組織アリ又其ノ國家若クハ地方團體ノ設立ニ係ルアリ一私人ノ設立ニ係ルアリ若シ夫レ保險契約ノ意義及其ノ法律上ノ効力ヲ論スルハ普通法ノ範圍ニ屬ス此ニ說クコトヲ俟タス然レトモ公立保險會社若クハ組合ノ中ニハ全ク普通法ノ範圍ヲ脫シ公法上ノ關係ヲ以テ成立スルモノアリ此ノ場合ニハ國家若クハ地方團體ハ一私人ヲ強迫シテ保險ノ行爲ヲ爲サシムル是レ保險事業ノ幼稚ニシテ公衆未タ保險ノ利便ヲ覺ラサルニ際シ公力ヲ以テ其ノ擴張ヲ計ル所以ナリ歐洲諸國ニハ公立保險ノ制少シトセス本邦ニ於テハ現今一般會社法ノ規定ニ依リテ監督セラルヽノ外別ニ公立保險ノ制アルコトナシ

罹災救助基金

三三八　從來備荒儲蓄ト稱スルモノアリテ強制保險ノ一種ヲ成セリ即チ強制ヲ以テ儲蓄金ヲ徵收シ之ニ依リテ非常ノ災害ニ罹リタル窮民ヲ保護スルモノニシテ其ノ儲蓄金ハ公課ノ一種トシ國稅滯納處分法ニ依リテ其ノ滯納者ヲ處分シタリシカ(明治十三年布告第三十一號備荒儲蓄法、二十二年法律第三十三號地方稅及備荒儲蓄金滯納處分法)明治三十二年法律第七十七號ヲ以テ罹災救助基金法ヲ定メ備荒儲蓄ヲ改メテ罹災救助基金トセリ其ノ名目ハ異ナレトモ其ノ性質ハ同シ又罹災救助基金法モ備荒儲蓄法ト同シク期限

付ノ法律ニシテ二十箇年度間施行セラルヽコトヽ爲レリ

罹災救助基金ノ成立

罹災救助基金ハ府縣ノ全部又ハ一部ニ亘ル非常災害ニ罹リタル者ヲ救助スルカ爲メニ支出スルモノニシテ之ヲ貯蓄スルハ府縣ノ法律上ノ義務タリ備荒儲蓄法ニ依レハ備荒儲蓄金ニ中央蓄儲金ト府縣儲蓄金トアリテ中央儲蓄金ハ府縣儲蓄金ノ補助ニ充ツル制タリシカ罹災救助基金法ニ於テハ此ノ區別ヲ廢シ罹災救助基金ハ獨リ府縣ニ於テ之ヲ貯蓄スヘキモノトシ一定ノ條件ニ從ヒテ國庫ヨリ之ヲ補助スルコトヽセリ

第一積立基金　積立基金ハ府縣ニ於テ相當ノ方法ヲ以テ貯蓄スヘキモノニシテ最少額ヲ五十萬圓トシ且明治二十年度ヨリ同二十九年度迄ノ間ニ備荒儲蓄法ニ依リ支給シタル平均年額ノ二十倍以上タルコトヲ要ス而シテ此ノ基金貯蓄ノ爲メ府縣カ直接國稅ノ附加稅ヲ徵收スル場合ニ於テハ法律ハ百分ノ三以内ノ附加稅ヲ課スルコトヲ許セリ

第二收入　基金ヨリ生スル收入ハ總テ基金ニ編入スヘキモノトス而シテ其ノ收入ヲ得ルカ爲メノ基金ノ運用ハ法律ニ定メタル範圍内ニ於テスルコトヲ要ス(一)國債證券地方債證券ヲ買入レ又ハ非常災害ノ爲メニ要スル府縣土木費ヘ利付ニテ貸出スコト(二)豫メ給與品ヲ買入ルヽコト(三)大藏省預金ニ預ケ入ルヽコト(四)確實ナル銀行ニ利付ニテ當座預ケ定期預ケヲ爲スコト是レナリ

罹災救助費目

第三國庫ノ補助　國庫ハ罹災救助基金ノ補助トシテ十个年度間毎年參拾萬圓ヲ支出シ其ノ一半ハ罹災救助基金法施行ノ日(明治三十二年七月一日ヨリ施行)ニ於ケル基金カ前示ノ制限額ニ達セサル府縣ニ對シ其ノ差額ニ割合ヒ之ヲ交付シ他ノ一半ハ府縣稅若クハ地方稅ヲ以テ基金ニ積立タル金額ニ割合ヒ之ヲ交付ス若シ基金ノ支出其ノ年度初ノ基金現在高百分ノ五ヲ超過シタルトキハ國庫ハ其ノ超過額三分ノ一ノ補助金ヲ交付ス

罹災救助ノ爲メ支出スヘキ費目ヲ分チテ避難所費食料費被服費治療費小屋掛費就業費ノ五種トシ避難所費ハ罹災者ノ爲メニ必要ナル避難所ヲ設クル費用ニ充テ食料費ハ罹災者ノ爲メニ必要ナル焚出ヲ爲シ又ハ食品ヲ給與ス

ル費用ニ充テ被服費ハ罹災者自ラ被服ヲ給スルコト能ハサル場合ニ於テ被服ヲ給與スル費用ニ充テ治療費ハ災害ノ際罹災者ノ傷痍疾病ヲ治療スルノ必要アル場合ニ於テ其ノ費用ニ充テ小屋掛費ハ災害ノ際罹災者ノ爲メニ必要ナル小屋掛ヲ爲シ又ハ爲スヘキ材料ヲ給與スル費用ニ充テ就業費ハ主トシテ勞働ニ依リ業務ニ從事スル貧民ニシテ罹災ノ爲メ就業上必要ナル資料又ハ器具ヲ亡失シタル者ニ其ノ資料又ハ器具ヲ給與スル費用ニ充ツ尙ホ罹災救助基金ノ制限額以上ニ達シタル府縣ニ在リテ其ノ管内ノ郡市町村ニ於テ罹災救助ノ方法ヲ設ケ資金ヲ貯蓄スルトキハ府縣會ノ議決ヲ經内務大藏兩大臣ノ認可ヲ受ケ該制限ヲ下ラサル範圍ニ於テ罹災救助基金ヨリ其ノ郡市町村ニ補助スルコトヲ得

罹災救助基金ノ監督

罹災救助基金ノ管理支出又ハ補充ニ關スル方法ハ總テ府縣會ノ議決ヲ經内務大藏兩大臣ノ認可ヲ受クルコトヲ要ス内務大藏兩大臣ハ基金ノ出納ヲ檢査シ其ノ收支ニ關スル豫算及決算ヲ監督ス

第四部　公共ノ安寧ニ關スル行政事務

公共ノ安寧ニ關スル行政事務ノ分類

國家ノ安寧ハ或ハ外部ニ關スルモノアリ或ハ内部ニ關スルモノアリ而シテ以上ニ叙擧セル各種ノ行政事務ノ外直接ニ國家内外ノ安寧ヲ保持スルノ目的ヲ以テ施設スル一定ノ行政事務ナカルヘカラス廼チ外部ノ安寧ヲ保持スルカ爲メニハ外交行政アリ内部ノ安寧ヲ保持スルカ爲メニハ警察司法及監獄ノ行政アリ内外ノ安寧ヲ同時ニ保持スルカ爲メニハ軍務行政アリ此等數種ノ行政事務ハ自ラ特殊ノ理論ヲ構成スルモノアリテ存ス故ニ此ニ行政事務ノ第四種トシテ安寧ニ關スル各部ノ行政法規ノ概梗ヲ説カム

第一章　外交

外交行政ノ性質

三三九　外交トハ帝國ノ外部ニ對スル一切ノ政務ヲ總稱スルモノニシテ其ノ主トシテ天皇ノ大權ニ屬スルコトハ我カ憲法ノ原則ナリト雖モ大權ノ發動ヲ整備スルカ爲メニハ一定ノ機關ヲ設置セサルヘカラス外交行政トハ

其ノ機關カ官制ノ委任ニ依リ又ハ國際條約ノ規定ニ從ヒテ行フ所ノ政務ヲ總稱スルモノナリ故ニ外交ニハ或ハ國家ノ政策ニ屬スル事務アリ或ハ國家ノ行政ニ屬スル事務アリ其ノ政策ニ屬スルモノハ一定ノ法規ヲ以テ緊束シ得ヘキニ非ス唯其ノ行政ニ屬スルモノハ一定ノ法規アリテ其ノ準則ヲ示ス余輩カ此ニ攷察セムトスル所ハ專ラ行政ノ範圍ニ止マルモノト知ルヘシ

條約ノ締結ハ憲法上天皇ノ大權ニ屬ス故ニ其ノ法律上ノ性質効力竝ニ締結ノ手續ニ關スル議論ハ之ヲ憲法ノ研究ニ委ネ此ニハ唯外交事務ノ施設ニ關スル單簡ナル說明ヲ以テ滿足セサルヲ得ス

三四〇　外交行政ハ外務大臣ノ統督スル所ナレトモ別ニ在外機關ノ設置アリテ外國ニ於ケル事務ノ施設ニ任ス其ノ機關ノ性質及職權ヲ論スレハ外交行政ノ概要ハ殆ト盡ク

第一公使　公使ノ職權ハ學者往々國際法規ニ依リテ定マルカ如ク說クモノアリ然レトモ公使ハ元來國法上ノ制度ニシテ國際法上ノ制度ニ非ス唯方今文明諸國ニ於テハ國際ノ慣例トシテ殆ト同一ノ制度ヲ採用スルヲ以テ各

國ノ成法ヲ離レテ別ニ國際ノ法規アルカ如ク誤認スルナリ故ニ行政法ノ巧察トシテハ專ラ現行法規如何ヲ顧ルノミ實際列國ノ間ニ一定ノ慣例條規アリヤ否ヤニ拘ハル所ナキナリ今公使ニ關スル我カ現行制度ヲ見ルニ公使ノ階級ニハ三アリ一特命全權公使二辨理公使三代理公使是レナリ然レトモ其ノ職權ニ至リテハ我カ國法上ニ何等ノ規定アルコトナシ故ニ法律上ノ解釋ニ於テハ此ノ三種ノ公使ノ職權ニ確然タル範圍ヲ附スルコト能ハス唯公使ハ總テ外務大臣ノ職權ニ屬スル事項ハ外務大臣ノ訓令ニ從ヒテ之ヲ行ヒ天皇ノ大權ニ屬スル事項ハ特別ノ委託ニ依リテ之ヲ行フコトヲ得ト思惟スルノ外ナキナリ

公使ノ階級ハ一千八百十五年維也納列國會議ニ於テ始メテ定マレリ公使ヲ三等ニ分チ第一等全權大使第二等全權公使第三等代理公使トシテ儀式上其ノ席次ヲ定メ更ニ一千八百十八年エッキス、ラ、シャッペルノ列國會議ニ於テ全權公使ノ次ニ辨理公使ヲ加ヘテ第三等トシ總テ四等ノ階級ヲ設ケタリ我カ外交官官制ニハ公使ニ三種アリテ全權大使ナルモノヲ載セス然レトモ全權

大使ハ國際法上君主ノ代表者ト認メラルヽモノニシテ天皇カ特命ノ場合ニ之ヲ任命派遣スルハ國法上毫モ差支ナキナリ

世上普通ノ議論ヲ觀レハ大率公使ハ政務官ニシテ領事ハ行政官ナリト謂フカ如シ然レトモ行政法ニ於テハ理論上此ノ如キノ區別ヲ爲ス必要ナク又其ノ實際ニ於テモ截然タル區別ノ存スルアルニ非ス公使ト云ヒ領事ト云ヒ共ニ或ハ政策上ノ事項ヲ取扱フヘク或ハ行政上ノ事項ヲ處理スヘシ二者初メヨリ其ノ職權ヲ異ニスルニ非サルナリ而シテ其ノ等シク行政上ノ事項ヲ處理スル職權アル以上ハ行政法ニ於テハ等シク外交行政ノ機關トシテ觀察セラレサルヲ得サルナリ

國際法學者ハ又通常公使カ國家ノ代表者トシテ直接ニ其ノ駐紮スル所ノ國家ニ對スル地位ヲ有スト說ク然レトモ是レ特ニ國際法上ノ關係ニ於テ言フヘキノミ行政法ノ理論ハ大ニ其ノ趣ヲ異ニス公使ハ國家ヲ代表スル獨立ノ機關ニ非ス外交行政ノ上級官ハ外務大臣ニシテ公使ハ其ノ下級官タリ故ニ外務大臣ノ手ヲ經サル命令ハ公使之ヲ行フコトヲ得ス外務大臣ハ其ノ監督

權ニ依リ訓令又ハ指令ヲ以テ公使ニ其ノ職權ヲ行ハシムルモノナリ

第二領事　領事モ亦總領事、領事及領事官補ノ別アレトモ唯其ノ官等ニ差アルノミニシテ其ノ職權ハ皆一ナリ領事ノ職權ハ明治二十三年勅令第八十號日本帝國領事規則ニ依リテ定マル立法ノ旨趣ハ領事ヲシテ主トシテ商業上ノ利益ヲ視察セシムルニ在リ然レトモ領事ハ單ニ商業上ノ利益ヲ視察スルノ職務アルニ止ラス外國在留民ノ取締及裁判ヲ掌ルノ職務アリ今帝國領事規則ニ依リテ攷フルニ領事ノ主要ナル職權ハ左ノ如シ

(一)外國ニ在留スル日本臣民ノ保護　領事ハ駐在國ニ於テ在留日本臣民ノ身體財產ヲ保護シ又必要アル場合ニハ一定ノ幇助救助ヲ與ヘサルヘカラス又場合ニ依リテハ友好アル外國ノ臣民ニ對シテモ其ノ倚賴ヲ受クルトキハ之ニ相當ノ保護ヲ與ヘサルヘカラス(領事規則第一條末文、第三條乃至第七條第一項)

(二)通商航海其ノ他日本帝國ノ利益ノ保護奬勵　領事ハ日本帝國ノ利益殊ニ貿易、交通及航海ヲ保護奬勵セサルヘカラス(第一條前文)

(三)人事上ノ證認及其ノ他ノ公證　領事ハ駐在國ニ於テ日本臣民ノ爲メ名簿ヲ備ヘ居住、婚姻、出生、死亡ノ登錄及證明ヲ爲シ又ハ日本船舶ノ船籍報告及船難證書ノ證明、賣却及抵當ノ公認、旅券ノ附與及査證等ヲ爲スノ職權ヲ有ス(第二條、第七條第二項、第八條、第九條、第十條、第十二條)

以上三種ノ事項ハ帝國領事規則ニ規定セラレタル職務ノ主要ナルモノニシテ此等ノ事項ニ付キテハ領事ハ特別ノ訓令指令ヲ待タス當然ノ職權トシテ之ヲ執行スルコトヲ得然レトモ領事ノ職權ハ元來制限的ノモノニ非ス故ニ領事規則ニ列記スルモノヽ外條約ニ依リテ領事ノ權限ニ屬スル事項ハ勿論外務大臣ノ訓令又ハ其ノ認可ヲ經テ必要上諸種ノ事務ヲ行フコトヲ得ヘシ

領事裁判ノ制度

三四一　領事ハ尚ホ此ノ外國際條約又ハ慣例ニ依リ特別ノ土地ニ於テ特別ノ職權ヲ行フ場合アリ領事裁判權ハ是レナリ(第十七條)

領事裁判權ハ訴訟事件竝ニ非訟事件ニ關スル事務及登記事務ヲ包括シ其ノ事務ニ關シテハ領事ハ法令條約及慣例ニ牴觸セサル範圍內ニ於テ地方裁判所及區裁判所ノ職務ヲ行フ故ニ法令條約ニ特別ノ規定ナク又ハ特別ノ慣例ナキ以上ハ民刑事ノ訴訟法其ノ他一般ノ規定ニ依リテ其ノ職務ヲ行ハサルヘカラス明治三十二年法律第七十號ハ領事裁判權ノ執行ニ關スル特例ヲ定メタリ裁判權限ニ關シテハ輕罪ノ裁判ニ豫審ヲ用ヰサルコト重罪ノ公判ヲ爲スコトヲ得サルコト(重罪ノ公判ハ領事豫審ヲ爲シタル後長崎地方裁判所ニ於テ之ヲ管轄ス)領事ノ管轄ニ屬スル刑事々件ニシテ國交上必要アルトキハ外務大臣ハ其ノ事件ヲ管轄スヘカラサルコトヲ命シ且被告人ヲ內國ノ監獄ニ移送セシムルコトヲ得ルコト裁判所ノ構成及手續ニ關シテハ領事館員又ハ警察官ヲシテ檢事、裁判所書記又ハ執達吏ノ職務ヲ行ハシムルコト法令ノ規定ニ依ルモノヲ除ク外訴訟代理人又ハ辯護人タラムトスル者ハ領事ノ許可ヲ受クヘキコト忌避又ハ回避ニ關スル規定ヲ適用セサルコト是レナリ

又裁判ノ控訴及抗告ハ區裁判ノ權限ニ屬スル事件ノ裁判ニ對シテハ長崎地方裁判所之ヲ管轄シ地方裁判所ノ權限ニ屬スル事件ノ裁判ニ對シテハ長崎控訴院之ヲ管轄ス

清國及朝鮮國駐在ノ領事ハ在留ノ日本臣民ニ對シテ特別ノ警察權ヲ行フコトヲ得是レ亦一般領事法ノ特例ナリ清國及朝鮮國在留ノ日本臣民ニシテ該地方ノ安寧ヲ妨害セムトシ又ハ風俗ヲ壞亂セムトスル者アルトキハ領事ハ一年以上三年以下其ノ在留ヲ禁止セサルヘカラス而シテ其ノ在留ヲ禁止セラレタル者ハ十五日以内ニ退去スヘシ若シ正當ノ理由アリテ期限内ニ退去シ難キ場合ニハ領事ハ相當ノ猶豫期限ヲ與フルコトヲ得又營業上若クハ其ノ他關係ニ於テ去リ難キ事情アル場合ニハ領事ハ相當ノ保證金ヲ納メシメテ其ノ在留ヲ許スコトヲ得總テ此等ノ命令ニ違反シタル者ハ一定ノ處罰ヲ受ク若シ其ノ命令ヲ不服ナルトキハ其ノ命令ヲ受ケタル日ヨリ三日以内ニ領事ヲ經テ外務大臣若クハ駐劄公使ニ命令ノ取消申請ヲ爲スコトヲ得(二十九年四月法律第八十號清國及朝鮮國在留臣民取締法)

清國及朝鮮國駐在ノ領事ノ特別警察權

第二章　警察

警察ノ性質ヲ明カニシ現行制度ノ精神ヲ審カニセムカ爲メニハ先ツ警察ノ

古來變遷損益セシ所ヲ察スルヲ要ス蓋シ警察ノ制度ハ國家ノ行政事務中頗ル重要ノ部分ヲ占ムルモノニシテ其ノ制度ハ殆ト行政ノ全部ト相追隨シ其ノ沿革ハ以テ行政全部ノ沿革ヲ察スルノ資トスルコトヲ得ヘシ是レ余輩カ此ニ特ニ警察制度ノ沿革ヲ畧叙セムト欲スル所以ナリ

第一節　警察ノ沿革

第一　歐洲ニ於ケル警察ノ沿革

三四二　警察制度カ一般ノ行政ト共ニ其ノ完備ヲ致シ、ハ實ニ輓近百有餘年來ノ事トス古代ニ於テモ國政ノ性質ヨリ觀ルトキハ固ヨリ警察ノ制度存セサリシニ非ス然レトモ其ノ制度ノ目的タルヤ唯國家ノ安寧ヲ維持スルニ在リテ一個人ノ幸福ヲ保護スルニ在ラス其ノ畛域タルヤ或ハ軍國ノ事務ト相牽聯シ或ハ裁判ノ職掌ト相混淆シテ未タ國家全般ノ政治ト分別スルニ至ラス故ニ古代ノ制度ニ於テハ今日ノ謂ハユル警察アルコトナク其ノ實質上警察ト稱スヘキモノモ其ノ形式ハ純然タル唯一ノ政治タリシニ過キス希臘及羅馬ノ古ニ於ケル警察制度皆然ラサルハナシ

中世

中世ノ初メニ在リテモ國家ノ政務ハ軍事ト裁判トノ外ニ出テス國家ノ寧康ヲ維持シ國權ノ伸張ヲ計圖スルハ誠ニ政治ノ一大主眼タリキ故ニ假令ヒ罪人ヲ拿捕シ災禍ヲ鎭壓スル等ノ事務ハ實際ノ必要ニ於テ固ヨリ之ナキコトヲ得スト雖モ皆兵馬若クハ聽訟斷獄ノ事務ト相混シ別ニ警察ナル特殊ノ行政アリシニ非ス然ルニ第十三世紀以來伊太利ノ諸市府ニ文化ノ勃興スルアリテ行政ノ事務漸ク其ノ面目ヲ改メ軍事又ハ裁判ノ事務ノ外尙ホ市府ノ官廳ニ於テ貿易交通其ノ他一般ノ營業ニ關スル警察制禁ノ規則ヲ設ケ今日ノ參事會ノ如キモノアリテ其ノ提理ニ任セリ然ラハ歐洲中古ノ自由市府ニ在リテハ警察事務ハ稍〻爾餘ノ行政事務ト分離スルノ端ヲ開ケルモノナリト謂フヘシ

警察ノ起源

近世廣義ノ警察

降リテ第十六世紀ニ迄リテハ封建割據ノ制漸ク廢頽シテ各國王家ノ權勢漸ク振張シ凡百ノ政務ヲ擧ケテ之ヲ中央政府ニ集ムルニ及ヒ警察ノ圍範ハ一時大ニ擴充シ國家ノ進步開發ヲ圖ルニ必要ナル一切ノ事務ヲ以テ警察ノ職分ナリトシタリシカ第十七世紀ノ後半ヨリ第十八世紀ニ及ヒテハ列國交涉ノ事件頗ル煩雜ヲ加ヘ幣帛以テ好ヲ修メ干戈以テ相臨ミ一和一戰殆ト絕ユル期ナク各國ハ其ノ全力ヲ傾注シテ外交及軍國ノ政務ヲ處理シ賴リテ以テ國家ノ獨立ト秩序トヲ維持セムコトヲ務メタリ是レ實ニ近世ノ制度ニ於テ警察カ外交及軍務ト相分離スルノ發端タリシナリ其ノ後幾ハクモナクシテ又裁判ノ事務ト分離シ又更ニ財政ノ事務ト分離シ警察ハ其ノ實質ト形式トニ於テ爾餘ノ行政ト全然相特立スルニ至リ以テ現今ノ制度ヲ順致セリ之ヲ要スルニ古代ノ制度ニ於テハ今日ノ謂ハユル保安警察ノ實質ハ存セリト雖モ其ノ形式ニ至リテハ未タ他ノ行政事務ト分立セサリシノミナラス又刑罰ヲ執行シ訴訟ヲ裁決スルカ如キ裁判ノ職掌ト相混淆シテ行政事務ノ中ニ警察ナル特別ノ位置アルコトナク常ニ國政ノ全體ニ亘リテ相附隨シ且其ノ目的タルヤ一ニ國家ノ存立ヲ保チ國幸福ヲ增進シ一個人ノ安寧ヲ保護スルニ在リ一個人ノ施爲スルモノハ毫モ之アラサリシナリ即チ國權ノ保持ヲ主トシテ一個人ノ保護ヲ眼中ニ置カサリシナリ然ルニ近世ニ及ヒ民智ノ漸次ニ啓發スルニ從

警察分化

ヒテ個人的思想益、興起シ其ノ品位能力モ亦愈、高キヲ加フルニ至リ凡百ノ制度ハ漸ク其ノ觀ヲ改メ警察ニ關スル觀念モ亦爲メニ變遷シテ一個人ノ安寧幸福ヲ主トスル制度發達スルニ至リシナリ

第二本邦ニ於ケル警察ノ沿革

上古淳朴ノ時代

第二　本邦ニ於ケル警察ノ沿革

三四三　我カ邦今日ノ警察ハ概ヲ歐洲ノ制度ニ淵源スルモノニシテ古來ノ警察トハ殆ト系統ノ因緣セルモノナシ然レトモ今此ニ其ノ沿革ヲ概示シテ之ヲ歐洲ノ制度史ニ對照スルモ亦無益ノ業ニ非サルヘシ

本邦上古ノ時代ニハ別ニ警察ヲ行フ官廳アリシニ非ス武人ヲシテ皆之ニ任セシメタリ而シテ此ノ時代ハ世官世職ニシテ一族ノ務ムヘキ職司ハ之ヲ世襲シ其ノ職司ヲ以テ姓氏トセリ物部、大伴部、久米部、佐伯等ノ諸族相傳ヘテ警察ノ事務ヲ掌リ盜賊ノ捕縛、非違ノ糺彈、刑罰ノ執行ニ任セリ之ヲ第一期トシテ上古淳朴ノ時代ト名ツクヘシ

中古唐制、模倣ノ時代

孝德天皇ノ御宇ニ及ヒ唐制ニ模倣シテ大ニ官職ノ制ヲ改メ舊來ノ家職ヲ廢シテ八省百官ヲ置キ衞士府、衞門府等ノ警察官ヲ設ケテ上皇宮ノ警衞ヨリ下諸官衙ノ警護ヲ務メ巡檢逮捕等一切ノ警察事務ヲ行ヒ又彈正臺ニ附屬スル巡察彈正アリテ齊シク警察ノ事務ヲ執行セリ後聖武天皇ノ時ニ鎭撫使ヲ置キテ諸國ノ兇徒ヲ搜索シ盜賊ヲ捕ヘ妖言ヲ斷シ兼テ地方政治ノ績否ヲ考ヘシメ又按察使、巡察使等臨時派遣ノ監察官アリ而シテ諸國ノ警衞ハ軍團ノ兵士ノ務ムル所ナリシカ奈良ノ朝ノ末ニ及ヒテハ軍團ノ制頽レテ健兒ト云フモノ僅カニ警察ノ事務ヲ執行セリ後遂ニ押領使、追捕使等臨時設置ノ官ヲ以テ警察權ノ弛廢ヲ補フニ至レリ又別ニ檢非違使ト稱スルモノアリテ嵯峨天皇ノ弘仁年中ヨリ絕エス常置セラレタリ之ヲ第二期トシテ中古唐制模倣ノ時代トスヘシ

近世武門ノ時代

中古ノ末帝室ノ綱紀漸ク紊レテ警察ノ實權ハ既ニ武門ニ歸シ源氏覇府ヲ鎌倉ニ開キテヨリ後ハ侍所ナル官廳ヲ立テ、專ラ警察ノ事ヲ行ハシメ柳營ノ守備、市中ノ警衞、聽訟決罰ノ事務ヲ執リ又兵陣アルトキハ軍事ノ評議ニ參シタリ其ノ長官ヲ別當ト云ヒ次官ヲ所司ト云ヒ專ラ刑事ノ審問ヲ爲シ又寄人ト稱スルモノアリテ專ラ審問ノ記錄ヲ作レリ足利氏ノ時代ニ及ヒテ百般ノ

現行制度ノ時代

制度鎌倉覇府ニ倣ヒテ更ムル所ナク唯侍所長官ノ別當ヲ廢シテ所司ヲ其ノ長トセシノミ德川氏ニ至リテハ職官ノ制頗ル異ナリ警察官ノ階級組織秩然トシテ觀ルヘキモノアリ目附徒目附小人目附町奉行與力同心等皆警察ノ事務ニ任セシモノトス又火附盜賊改ト稱スル特別ノ官職アリテ市中ヲ巡回シ盜賊又ハ放火犯ヲ捕ヘタリ之ヲ第三期トシテ近世武門覇權ノ時代トスヘシ」

王政維新ノ後モ創痍未タ癒エサルニ際シテハ警察ト軍務トヲ混一セシコトアリ明治五年八月ニ至リテ始メテ司法省ニ警保寮ヲ設ケ以テ軍務ト警察トヲ分別シ次キテ七年一月之ヲ内務省ニ移シ後變遷シテ今ノ警保局ト爲リ此ニ漸ク警察ト司法トノ分界瞭然タルニ至リ越エテ八年三月ニ至リ行政警察規則ノ發布アリテ我カ現行制度ノ基礎始メテ成レリ警察ノ執行ニ任スル官職ハ此ノ行政警察規則ノ發布以前ニハ捕亡吏取締組番人等ノ名稱アリシカ此ノ時ヨリ改メテ邏卒トシ又同年十月邏卒ヲ改メテ巡査トシ且同時ニ警部ナル官職ヲ置ケリ現今ノ警察機關ノ組織ハ實ニ茲ニ始マル之ヲ第四期トシテ現行制度ノ時代トス

本邦警察制度ノ沿革ハ大略此ノ如シ第一期ニ於テハ警察ハ全ク渾沌トシテ他ノ國政トノ分化ナク第二期ニ於テモ亦軍國若クハ裁判ノ事務ト相關鎖シ第三期ニ及ヒテハ幾ハクカ軍事若クハ民事訴訟ノ裁決ト分離シタルノ跡アリ而シテ仔細ニ當時ノ制度ヲ探討スレハ北條氏以降稍行政警察ノ萠芽アリシカ如シト雖モ要スルニ專ラ司法警察ノ整備ヲ務メシノミ危害ヲ未發ニ防止シ安寧ヲ未傷ニ保護スルカ如キハ尚ホ頗ル不完全ナリキ進ミテ第四期ニ及ヒ歐洲諸國ノ制度ヲ參伍斟酌シテ警察制度ノ完備ヲ求メ絕エス改正增損スル所アリテ以テ纔カニ今日ニ至レリ之ヲ歐洲ニ於ケル制度ノ發達ニ比照スルニ其ノ變遷推移ノ狀殆ト其ノ趨向ヲ同シクスルニ似タリ上下二千有餘年間ニ現表セシ事實ハ多少ノ興廢進止アリテ一樣ナラサレトモ其ノ大體ノ順路ヲ察スルニ地域ノ東西ヲ問ハス民種ノ黃白ヲ論セス警察制度ハ國權ノ保護ヨリ進ミテ一個人ノ保護ニ及フモノナリト謂フモ敢テ不可ナキカ如シ」

第二節　警察ノ定義及分類

三四四　警察ノ定義ハ學者各其ノ見ヲ異ニシテ未タ歸一スル所アラス然

警察ノ定義

レトモ之ヲ大別スルニ廣義ニ於テ警察ヲ說クモノト狹義ニ於テ警察ノ性質ヲ說クモノトノ二ニ出テス

第一廣義ノ警察

第一廣義ノ警察　廣義ニ於テ警察ト云フモノハ國家カ公益ヲ保護スルノ目的ヲ以テスル所ノ強制行爲ナリ故ニ此ノ意義ヲ以テ云フトキハ警察ハ外交、軍務、財政、農工商業、敎育等凡ソ百般ノ事項ニ渉リテ行ハルヽモノトセサルヲ得ス其ノ百般ノ事項ニ渉ルトスルハ學理上必スシモ不可ナルニ非ス然レトモ國家ノ公益ノ爲メニ強制スルモノハ皆警察ナリト云ハヽ土地ノ收用兵員ノ召募戸籍ノ届出等一切行政上ノ命令處分ハ悉ク警察タラサルヘカラス天下寧ロ此ノ理アラムヤ故ニ此ノ說ハ未タ警察ノ性質ヲ示シ得テ明確ナリト謂フコトヲ得ス

第二狹義ノ警察

第二狹義ノ警察　狹義ニ於テ警察ヲ說クモノハ以爲ヘラク警察ハ內務行政ノ一部分ニシテ公共ノ安寧ヲ保持スルカ爲メニ行フ命令權ノ作用ナリト此ノ說ニ從ヘハ警察ハ內務行政ノ一部分トシテ特ニ保安ノ目的ヲ以テ行ハルヽモノトス其ノ範圍ヲ內務行政ニ限ルハ可ナリ然レトモ謂ハユル公共ノ安寧ト云フ語ノ意義一定セスムハ爾餘ノ行政事務トノ疆域分明ナラス或ハ天然若クハ人爲ノ危害ヲ防遏スルヲ以テ公共ノ安寧ヲ保持スルノ意義トスル學者アレトモ堤防修築ノ工事ノ如キ天然ノ危害ヲ防持スル行政上ノ行爲ハ以テ警察ナリトスルヲ得ス故ニ此ノ說モ亦未タ警察ノ性質ヲ表白スルニ足ラス

精確ナル定義

然ラハ警察ノ定義ヲ與フルコト應サニ如何ナルヘキカ余輩ノ最モ適切ニ且最モ正確ナリト思惟スル所ニ依レハ

警察トハ國家及一個人ノ安寧幸福ニ對スル危害ヲ除却スルカ爲メニ直接ニ一個人ノ自由ヲ制限スル國家命令權ノ行爲ナリ

警察ノ要素

故ニ警察ニハ左ノ如キ要素ナカルヘカラス

(一)國家命令權ノ行爲ナルコト

(一)警察ハ國家命令權ノ行爲ナリ　命令トハ國家カ權力ヲ以テ或ル事ヲ爲シ又ハ爲サヽルコトヲ強制スル行爲ニシテ警察ハ其ノ一定ノ目的ヲ達スルカ爲メニ一個人ニ加フルニ強制ヲ以テスルニ於テ存ス故ニ國家カ好意若クハ契約ノ結果ニ出テヽ或ル危害ヲ除却スルカ如キ事實アルヲ以テ警察トス

ルコトヲ得ス

(二)直接ニ一個人ノ自由ヲ制限スルコト

(二)警察ハ直接ニ一個人ノ自由ヲ制限スルモノナリ　故ニ一個人ノ自由ヲ制限スルニ非サレハ國家若クハ一個人ノ利益ノ爲メニ一定ノ障礙ヲ禁遏スルコトアルモ是レ唯一種特別ノ行政ニシテ警察ノ行爲アルニ非ス例ヘハ水害豫防ノ目的ヲ以テ堤防ヲ修築シ交通ノ危難ヲ除ク目的ヲ以テ道路ヲ開鑿スルカ如キハ然リ且其ノ自由ヲ制限スルハ直接ナラサルヘカラス假令ヒ或ル行政ノ事項ニシテ其ノ間接ノ結果カ一個人ノ自由ヲ制限スルカ如キコトアルモ之ヲ警察ト謂フヲ得ス例ヘハ堤防工事又ハ水道工事ノ結果カ道路ノ通行ヲ禁止スルカ如キコトアル場合ニモ其ノ工事ヲ以テ警察ナリトスルコトヲ得サルカ如シ然レトモ通行ヲ禁止スル行爲其ノ物ハ直接ニ一個人ノ自由ヲ制限スル特別ノ行爲ナルカ故ニ之ヲ警察行爲ノ一種ナリトスルコトヲ得

(三)國家及一個人ノ安寧幸福ニ對スル危害ノ除却ヲ目的トスルコト

(三)警察ハ國家及一個人ノ安寧幸福ニ對スル危害ヲ除却スルヲ以テ目的トスルモノナリ　故ニ假令ヒ國家カ其ノ命令權ヲ以テ一個人ノ自由ヲ制限シテ或ル行爲ヲ強制スルモ其ノ目的カ國家若クハ一個人ノ安寧幸福ニ對スル危害ヲ除却スルニ在ラサルトキハ之ヲ警察トスルコトヲ得ス例ヘハ國家ハ敎育普及ノ目的ヲ以テ一個人ヲ強制シテ就學セシムルコトヲ得又工業若クハ軍用ノ爲メニ一個人ノ自由ヲ制限シテ其ノ所有ノ土地又ハ物品ヲ徵收スルコトヲ得レトモ其ノ直接ノ目的ハ一定ノ危害ヲ除却スルモノニ非サルカ故ニ警察行爲ナリト謂フコトヲ得サルカ如シ而シテ其ノ危害ヲ除却スルニハ或ハ之ヲ未發ニ豫防スルアリ或ハ之ヲ既發ニ壓止スルアリト雖モ共ニ國家若クハ一個人ノ安寧ヲ保持シ幸福ヲ增進スルカ爲メニスルニ過キス抑モ國家若クハ一個人ノ安寧ヲ保持シ幸福ヲ增進スルニハ物質上精神上國民生活ノ進歩ヲ圖ラサルヘカラス又之ト同時ニ其ノ進歩ニ對スル障礙ヲ防止セサルヘカラス警察ハ即チ國民生活ノ進歩ニ對スル障礙ヲ防止スルカ爲メニシテ行ハル故ニ曰ク警察ハ國家若クハ一個人ノ安寧幸福ニ對スル危害ヲ除却スルヲ以テ目的トスルモノナリ

明治八年三月太政官達行政警察規則第一條ニ『行政警察ノ趣意タル人民ノ危

現行法上

ノ意義

害ヲ豫防シ安寧ヲ保全スルニ在リ』ト云ヘリ又其ノ第四條ニ『行政警察豫防ノ力及ハスシテ法律ニ背クモノアルトキ其犯人ヲ捜索逮捕スルハ司法警察ノ職務トス』トアリ然ラハ法文ニ謂ハユル行政警察トハ司法警察ニ對シテ名狀シタル警察ノ種類ニシテ特ニ犯人ヲ捜索逮捕スルヲ以テ司法警察ノ性質ナリトスルトキハ行政警察ハ寧ロ之ヲ普通ノ警察ナリト謂フモ敢テ不可ナルコトナシ而シテ今此ノ法文ヲ以テ余輩ノ前ニ說明セシ所ノモノト相對比スルニ蓋シ其ノ精神ニ於テハ大差ナカルヘシト雖モ頗ル簡單ニ過キテ明快ヲ缺クモノアリ何トナレハ法文ノ言明スル所ハ警察ノ目的ノミニ關シ其ノ本體及作用ノ形式ヲ示サヽレハナリ故ニ警察ハ如何ナル行政事務ノ部分ニ屬スルカ又如何ナル方法ニ依リテ施爲セラルヽカト云フニ至リテハ之ヲ法文ノ表面ニ於テ知了スルコト能ハス必ヤ之ヲ學理ニ尋チテ其ノ性質ヲ審明セサルヲ得ス然レトモ又現行法ノ實際ニ就キテ考フレハ警察ノ目的ヲ示シテ其ノ方法ニ及ハサリシモ亦理ナキニ非ス個人ノ自由ヲ制限シテ強制ヲ施スハ警察ノ唯一ノ方法ナルコトハ固ヨリ明白ナリト雖モ警察官廳ノ行フ所ノ職務ハ複雜錯綜シテ必スシモ法理上警察ノ性質アルモノヽミニ止ラス一個人ノ自由ヲ制限シテ之ニ施スニ強制ヲ以テセサルモノモ尚ホ警察ノ職務ニ屬スルコトナキニ非ス故ニ更ニ現行法ニ依リテ警察ノ定義ヲ下タスニ當リテハ學理上ノ性質如何ニ拘ラス他ニ考察ヲ費サヽルヘカラス其ノ定義ハ蓋シ極メテ簡單ニシテ足ルヘシ曰ク警察トハ警察官廳ノ行フ所ノ行爲ヲ總稱スルモノナリト卽チ現行法ノ解釋トシテハ或ル事項カ警察ニ屬スルト屬セサルトハ其ノ警察官廳ノ職權ニ存スルヤ否ヤヲ標準トシテ之ヲ定メ學理上ノ性質ヲ論スルカ如キハ唯一個ノ立法問題タルニ過キストスルコトヲ得ムカ

三四五 警察ノ種類ヲ區別スルニハ種々ノ標準アリ其ノ把ル所ノ標準ヲ異ニシテ同一ノ警察ヲ幾樣ニモ觀察スルコトヲ得今此ニ最モ普通ナル區別ヲ擧ケム

第一　司法警察及行政警察

司法警察トハ犯罪及犯罪ノ證憑ヲ捜査シ竝ニ犯罪人ヲ逮捕スルコトヲ掌ル

政警察此ノ區別ノ權輿及原由

警察ヲ謂ヒ行政警察トハ人民ノ兇害ヲ豫防シ安寧ヲ保全スルカ爲メニ行フ警察ヲ謂フ此ノ區別ハ警察ノ職務ノ實行セラルヽ形式ニ本ツキテ設ケタルモノニシテ佛國ノ制度ニ於テ始メテ之ヲ採用シ我カ現行制度モ亦之ニ倣ヒタリ(行政警察規則第一條第四條、刑事訴訟法第四十七條、第五十八條、第五十九條、佛國共和第四年霧月治罪法第十九條第二十條、同現行治罪法第八條第九條)蓋シ警察ノ目的タルヤ國家及一個人ノ安寧幸福ニ對スル危害ヲ除却スルカ爲メニ存シ其ノ危害ヲ豫防シ又ハ鎭壓スルヲ以テ職務トスルカ故ニ其ノ職務ヲ實行スルニ當リテハ或ハ行政ノ補助ト爲リ或ハ司法ノ補助ト爲ラサルヲ得ス苟モ一ノ犯罪アリテ發覺セス處罰セラレスムハ國家及人民ノ安寧ヲ害スルコト寔ニ大ナリ故ニ裁判所ハ唯既發ノ犯罪ヲ審判シテ之ニ適用スル刑律ヲ以テスルノミヲ以テ其ノ職ヲ盡セリトスヘカラス尙ホ進ミテ犯罪ノ搜査證憑ノ蒐集ニ任スヘシ裁判所ハ特ニ檢事ヲシテ此ノ任ニ當ラシメ又一定ノ官吏若クハ公吏ヲシテ同一ノ職權ニ依リテ之ヲ輔佐セシムルコトハ各國ノ大抵相同シキ所ナリ而シテ此ノ司法警察ト行政警察トノ區別カ何カ

第二高等警察及尋常警察

此ノ區別ノ權輿

故ニ佛國ノ制度ニ淵源セシヤト云フコトハ全ク政治上ノ原因ニ在リト謂ハサルヲ得ス畢竟當時ノ人心ヲ統率セシ政權分立ノ思想ハ行政ト司法トノ獨立ヲシテ鞏固ナラシメムコトヲ務メ隨ヒテ警察ノ職司ニ關シテモ此ノ二者ノ分界ヲ明劃ニシテ一ハ行政ノ補助トシテ行政ニ隷屬シ一ハ司法ノ補助トシテ刑事裁判所ニ聯結セシメタルニ過キスト謂ハサルヲ得ス

第二　高等警察及尋常警察

高等警察及尋常警察ノ區別モ亦佛國ノ國法ニ設ケラレタルヲ以テ權輿トス此ノ區別ハ警察ノ依リテ行ハルヽ目的ヨリ樹立シタルモノニシテ高等警察トハ公共ノ秩序又ハ安寧ノ保護ノ爲メニ行フ警察ヲ謂ヒ尋常警察トハ一個人ノ安寧又ハ幸福ノ保護ノ爲メニ行フ警察ヲ謂フ抑モ尋常警察即チ一個人ノ警察ト雖モ公共ノ秩序ト關係セサルハナシ假令ヒ其ノ一個人ノ保護ヲ直接ノ目的トシテ行フモ其ノ本領ハ公共ノ秩序ヲ保持スルニ在リト謂フコトヲ得ハ此ノ區別ノ標準ハ學理上稍〻精確ヲ缺クノ嫌アリ故ニ學者ハ他ニ其ノ標準ヲ求メ高等警察ヲ以テ多數人ノ運動ニ本ツク所ノ危害ヲ除却スルカ爲

メニ行フ警察トシ尋常警察ヲ以テ一個人ノ運動ニ本ツク所ノ危害ヲ除却スルカ爲メニ行フ警察トスルモノアリ蓋シ或ハ肯綮ニ中タルニ庶幾カラムカ

第三普通警察及地方警察

第三　普通警察及地方警察

普通警察トハ全國一般ノ公共利害ニ關スル警察ヲ謂ヒ地方警察トハ一地方ノ公共利害ニ關スル警察ヲ謂フ蓋シ土地區劃ニ本ツキテ設ケタル區別ナリ然トモ警察ノ如何ナル事項カ全國一般ノ公共利害ニ關スルカ將タ一地方ノ公共利害ニ關スルカト云フニ其ノ時其ノ處ニ隨ヒテ一定スルコトヲ得ス故ニ實質上ノ區別ニ依ラス唯形式上ノ區別ニ依リテ中央官廳ノ警察ハ普通警察ニ屬シ地方官廳ノ警察ハ地方警察ニ屬スストスルノ外又道アルコトナシ殊ニ我カ現行ノ制度ニ於テハ警察ハ皆國家ノ行政トシテ施設シ之ヲ地方團體ノ自治ニ委ヌルモノナキヲ以テ地方行政トシテノ警察アルヲ見ス故ニ嚴正ノ區別ヲ採レハ我カ國法ニハ唯一ノ普通警察アリテ地方警察ナシト謂ハサルヘカラス國法上實際此ノ名稱ヲ設クルハ專ラ其ノ官衙ノ差異ニ依リテ區別スルノ便宜ニ出ツルモノトス

我カ國法上眞正ノ地方警察ナシ

其ノ他ノ區別

三四六　以上ハ學者カ通常說ク所ノ警察ノ種類タリ尙ホ此ノ他ニ政治警察、各人警察、市府警察、田野警察、豫防警察、鎭壓警察等種々ノ名稱ヲ與ヘ警察ノ行ハルヽ範圍方法或ハ目的ノ差別ニ依リテ幾樣ニモ攷察スルコトヲ得レトモ一々此等ノ區別ヲ細說セス唯左ニ現今諸國法制ノ實際ト學者ノ論說トカ多少其ノ歸趣ヲ同シクスル所ノ區別ヲ擧ケテ之ヲ我カ國法ニ比照スヘシ

警察ノ三種ノ系統

第一　保安警察　**第二　行政警察**　**第三　司法警察**

凡ソ人衆相聚リテ共同生活ヲ作スニ當リテハ天然若クハ人爲ノ危害隨ヒテ臻ルコトヲ免レス其ノ危害ヲ未發ニ防キ又之ヲ既發ニ遏メ以テ共同生活ノ保持ト進步トヲ馴致セシメサルヘカラサルコト實ニ警察ノ目的タルコトハ既ニ前ニ述ヘタル所ノ如シ而シテ保安警察ハ人爲ノ危害ヲ未發ニ豫防スルヲ以テ目的トス是レ諸國ノ法制ト學者ノ論說トニ於テ多少其ノ歸趣ヲ同クスル所ノ區別ナリ然レトモ若シ我カ行政警察規則ニ於ケルカ如ク行政警察ハ唯之ヲ司法警察ニ對スル汎稱ナリト

保安警察ヲ行政警

察ノ外ニ置ク必要

スレハ別ニ保安警察ヲ分置スルヲ要セス保安警察モ亦固ヨリ行政警察ノ一種トセサルヲ得サルナリ唯狹義ニ於テ行政警察ト云フトキハ主トシテ天然ノ危害ヲ防制スルヲ目的トシ保安警察ノ如ク人爲ノ危害ヲ目的トセス又獨立セル一行爲ヲ惹起スルニ非スシテ多クハ行政其ノ物ト密接ノ關係ヲ有シ截然タル分界ナシ故ニ保安警察ト行政警察トハ之ヲ區別シテ兩箇ノ系統ヲ成サシムルヲ可トス獨リ學理上ニ然ルノミナラス我カ現行制度ニ於テモ實際ハ此ノ區別アリテ存スルモノヽ如シ然レトモ保安警察ト行政警察トノ外更ニ司法警察ノ系統ヲ設クルハ元來政治上ノ原因ニ出テタル佛國法ヲ模倣シタルノ結果ニ過キスシテ學理上ノ必要アルニ非ス學理上ハ司法警察ハ保安警察ノ一種ニシテ其ノ特ニ既發ノ危害ヲ鎭壓スル點ニ於テ異ナルノミ其ノ人爲ノ危害ヲ目的トシテ行フ點ニ於テハ一ナリ唯佛國法ニ於ケル行政及司法ノ分立カ警察ノ職司ニ延及シ之ヲ分割シテ特殊ノ系統ヲ成サシムルニ至リ爾餘ノ各國モ亦之ヲ模倣シタルモノナリ故ニ學理上ノ必要ナキニモ拘ラス現行制度ノ解釋トシテハ便宜上司法警察ヲ區別シテ警察ノ一種トセサ

保安警察ト司法警察トヲ區別スル必要

現行法上ノ機關

ルヲ得サルナリ

第三節　警察ノ機關

三四七

警察事務ヲ管掌スル官廳ハ中央官廳ヨリ府縣郡市町村ニ至ルマテ總テ內務行政(內務、文部、農商務、遞信ヲ兼ネテ言フ)ヲ管掌スル所ノ官廳ニ屬スルヲ通則トシ特別ノ事情アルニ非サレハ特別ノ機關ヲ設置スルコトナシ」

現行法ニ依レハ警察ノ大部分ハ內務大臣ノ職權ニ屬シ其ノ他ノ大臣モ亦主管ノ行政ニ關スル警察事務ヲ行フコトヲ得卽チ司法大臣ハ司法警察ヲ掌リ農商務大臣ハ田野警察、山林警察、鑛山警察、工業警察、獸疫警察等ヲ掌リ遞信大臣ハ船舶警察、鐵道警察等ヲ掌ルカ如シ府縣ニ於テハ府縣知事郡ニ於テ郡長ヲ掌ル(北海道廳長官及島司モ亦同シ)而シテ東京ハ輦轂ノ下樞機ノ集マル所ニシテ警察事務ノ繁忙他府縣ノ比ニ非ス故ニ警視總監ナル警察專務ノ特別官ヲ置キ府縣知事ト同一ノ地位ニ立チテ一府ノ警察事務ヲ管掌セシム(警視廳ハ明治七年ヲ以テ之ヲ搬設シ十年一旦之ヲ廢シ後幾ハクモナクシテ再設セラレタリ)蓋シ佛國ノ制度ニ倣ヒタルモノナラムカ

市町村ノ警察權ニ關スル制度

市町村ノ警察權ニ關シテハ各國其ノ制度ヲ同一ニセス或ハ英、白、墺諸國ノ如ク自治警察ヲ認ムルモノアリ或ハ普國ノ如ク自治警察ヲ認メサルモノアリ或ハ佛國ノ如ク自治警察ノ制度ハ存スレトモ其ノ精神ハ既ニ亡ヘルモノアリ學者ノ論說モ亦二派ニ分レ一ハ警察ヲ以テ一般ノ行政ト齊シク其ノ市町村ノ區劃ニ限ルモノハ之ヲ市町村ノ自治ニ任スヘシト論シ一ハ警察ヲ以テ其ノ性質上國家ノ命令權ニ屬スヘキモノトシ市町村內ノ警察ト雖モ國家ノ機關ヲシテ之ヲ施設セシムヘシト論ス然レトモ此ノ二論共ニ謬マレリ警察ハ其ノ性質上必スシモ國家ノ行政ニ屬スルニ非ス國家ハ固ヨリ須要ノ場合ニハ或ル團體ニ委任シテ警察ヲ行ハシムルコトヲ得ヘシ又其ノ性質上必スシモ自治ノ行政ニ屬スルニ非ス國家ハ實際ノ必要ニ應シテ之ヲ自己ノ行政トシテ行フコトヲ妨ケス我カ現行制度ハ普國ノ制度ト同シク警察ヲ以テ國家ノ行政トスルヲ原則トシ市町村ニハ毫モ警察權ヲ委任セス但刑事訴訟法及市町村制ニ依レハ便宜上市町村長ヲシテ司法警察又ハ地方行政警察事務ヲ行ハシムルコトアリト雖モ市町村長ハ此ノ場合ニハ國家ノ機關トシテ動作

現行法ハ自治警察ヲ認メス

シ市町村ノ機關トシテ動作スルニ非ス又單ニ警察規則ヲ執行スルニ止リテ之ヲ設定スルコトヲ得ス且警察官憲兵等ノ如キ專務ノ警察官アル場合ニハ司法警察ハ實際多クハ此等ノ事務官ニ依リテ行ハレ殊ニ地方行政警察ヲ行フニハ法律命令ノ特別ノ委任アルヲ要シ又別ニ官署ノ設置ナキヲ要ス然ルニ現今ノ制度ニ於テハ全國到ル處トシテ警察官署ノ設置アラサルハナシ又市町村長ヲシテ地方行政警察事務ヲ管掌セシムルコトヲ定メタル法律命令アルヲ聞カス故ニ現今ノ實際ニ於テハ市町村長ハ司法警察ヲ管掌スレトモ自ラ之ヲ執行スル場合ハ極メテ稀ニ行政警察ヲ管掌スル場合ハ未タ一モ之アラスト謂ハサルヲ得サルナリ(刑事訴訟法第四十七條、市制第七十四條、町村制第六十九條)

警察執行官

警察執行官ハ分チテ通常執行官ト非常執行官トノ二種トス通常執行官ハ警察官及憲兵ニシテ非常執行官ハ軍隊ナリ

第一警察官　警察官ハ各府縣ニ於テ警察事務ノ執行ニ任スルモノニシテ警部長、警察署長、警視、警部、巡査アリ皆獨立ノ命

令權ナク只上官ノ命令ヲ執行スルモノナリ

第二憲兵　憲兵ハ國家ノ安寧秩序ヲ保持スルカ爲メニ設ケラレタル一種ノ軍隊ニシテ兼テ警察事務ノ執行ヲ補助スルモノナリ抑モ軍隊組織ノ目的ハ國家ノ外部ニ對スル防衛ニ在リ內部ノ事變ヲ鎭壓スルカ爲メニ之ヲ備フルニ非ス其ノ偶〻內部ノ事變ニ干與スルコトアルハ非常已ムコトヲ得サルニ出ッ故ニ平常ノ場合ニ於テ內部ノ安寧秩序ヲ保持スルニハ警察官ヲ以テ之ニ充テ、軍隊ヲ使用スルコトナシ然ルニ憲兵ハ軍隊ノ一種ニシテ尙ホ平常ノ場合ニ國內ノ安寧ヲ保持スル警察執行ノ職務ニ任シ其ノ性質恰モ軍隊ト警察官トノ中間ニ位ス然レトモ其ノ職務ハ專務ニ非スシテ警察事務ノ補助ヲ爲スニ止ルカ故ニ其ノ職務ヲ執行スルニ當リテ專務ノ警察官アルトキハ其ノ事件ヲ之ニ讓ルヲ至當ノ順序トス

憲兵ヲ設置セシハ佛國ヲ以テ嚆矢トス大革命以前ニハ「マレシヨセウセー」(Maréch-aussée)ト云ヘルモノアリテ警察事務ヲ執行セシカ共和第六年芽月二十八日ノ法律ヲ以テ「ジヤンダルムリー」(Gendamerie)ト云ヘル一種ノ軍隊ヲ組織シテ地方警察

缺典ヲ輔助セシメタリ之ヲ憲兵隊組織ノ權輿トス其ノ後爾餘ノ諸國モ亦漸次ニ此ノ制度ヲ採用セリ

本邦ニ於テハ明治二十二年三月ニ初メテ憲兵隊ヲ組織セリ憲兵條例ヲ見ルニ『憲兵ハ陸軍兵ノ一ニシテ陸軍大臣ノ管轄ニ屬シ主トシテ軍事警察ヲ掌リ兼テ行政警察、司法警察ヲ掌ル云々』トアリ又『憲兵ハ陸軍大臣及海軍大臣行政警察ニ係ルモノハ內務大臣司法警察ニ係ルモノハ司法大臣ノ指揮ヲ受ク』トアリ故ニ憲兵ハ同時ニ四大臣ノ管轄ニ屬スルモノトス而シテ其ノ配置法ハ東京ニ憲兵司令部ヲ設ケ各憲務隊管區ニ一憲兵隊ヲ置キ管區ヲ區分シテ憲兵警察區トシ各警察區ニ一憲兵分隊ヲ置ク(明治三十一年勅令第三百三十七號憲兵條例)

右二種ノ通常執行官ノ力ニ依リテ國內ノ安寧秩序ヲ維持スルコト能ハサルトキハ兵力ヲ假リテ之ヲ維持スルハ國家カ非常ノ場合ニ應スル非常ノ手段トシテ固ヨリ正當ノ行爲ニ屬ス故ニ軍隊カ警察ノ非常執行官タルコトハ何レノ國法ニ於テモ同シキ所ナリ然レトモ軍隊ハ國家ノ對外防衛ニ任スルヲ以テ主タル目的トシ國內ノ事變ニ干與スルハ只其ノ從タル目的ニ過キス若

非常執行官ニ依賴スル條件

シ軍隊ニシテ妄ニ國政ニ干與セハ謂ハユル兵ヲ潢池ノ中ニ弄セシムルモノニシテ其ノ弊蓋シ言フニ堪ヘサルモノアラム故ニ警察ノ目的ヲ以テ軍隊ヲ使用スルニハ通常ハ行政官廳ノ請求ヲ待タサルヘカラス我カ國法上軍隊派遣ヲ請求スルノ權アルモノハ府縣知事(北海道廳長官モ亦同シ)トス地方官々制ヲ見ルニ『知事ハ非常急變ノ場合ニ臨ミ兵力ヲ要シ又ハ警護ノ爲メ兵備ヲ要スルトキハ師團長若クハ旅團長ニ移牒シテ出兵ヲ請フコトヲ得』トアリ又師團司令部條例第四條ニ師團長ノ職務ニ關シテ『地方長官地方ノ靜謐ヲ維持スルカ爲メ兵力ヲ請求スル時事急ナレハ直ニ之ニ應スルコトヲ得其事地方長官ノ請求ヲ待ツノ遑ナキ時ハ師團長ハ兵力ヲ以テ便宜處置スルコトヲ得』トアリ又旅團司令部條例第四條ニモ旅團長ノ職務ニ關シテ類似ノ規定アリ故ニ原則トシテハ軍隊ノ派遣ハ地方長官ノ請求ヲ待ツヘク其ノ之ヲ請求スルハ府縣知事ノ權限ニ屬シ其ノ請求ニ應スルハ師團長及旅團長ノ義務ニ屬ス唯事變ノ急ニシテ地方長官ノ請求ヲ待ツノ遑ナキ場合ニノミ便宜處置スルコトヲ得

第四節　警察命令及警察處分

第一　警察命令

三四八　各省大臣地方長官及郡長ハ其ノ主任ノ事務ニ付キ法律勅令ノ委任ニ依リ警察命令ヲ發シ臣民ニ對シテ或ル行爲若クハ不行爲ヲ命スルコトヲ得各省官制通則、地方官々制、北海道廳官制、警視廳官制、明治二十三年勅令第二百八號竝ニ刑法第四百三十條等ハ警察官廳ノ命令設定權ノ依リテ生スル根本トス

警察命令ノ委任ニモ又一般ノモノト特別ノモノトアリ一般ノ委任トハ警察官廳ノ主任ニ屬スル一切ノ事項ニ付キ警察命令ヲ發スルノ委任ヲ謂ヒ特別ノ委任トハ其ノ或ル一事項若クハ數事項ニ付キ警察命令ヲ發スルノ委任ヲ謂フ我カ國法ハ一般ノ委任ヲ爲スヲ通則トシ特別ノ場合特別ノ事項ニ關シテ特別ノ委任ヲ爲ス之ヲ外國ノ例ニ徵スレハ警察官廳カ警察命令ヲ發シ得ヘキ事項ハ警察ノ根本法アリテ豫メ之ヲ確定セルモノアリ我カ邦ニ於テハ未タ警察ノ根本法制定セラレス唯不完全ナル行政警察規則ノ存スルアルノミ

警察命令ノ委任ハ何ニ由リテ識別スヘキカ

現行法ノ不完全

ミ該規則第三條ニ警察官ノ職務ヲ大別シテ四種トセリ(一)人民ノ妨害ヲ防禦スルコト(二)健康ヲ看護スルコト(三)放蕩淫逸ヲ制止スルコト(四)國法ヲ犯サムトスルモノヲ隱密中ニ探索警防スルコト是レナリ然レトモ是レ唯職務ヲ列擧シタルニ過キス此等ノ事項ニ關シテハ法律勅令ノ委任ナクシテ職務上當然ニ警察命令ヲ設定スルコトヲ得ト速了スルハ誤謬ノ甚シキモノナリ但我カ現行法ノ解釋トシテハ一方ニハ官制上一般ノ委任ヲ爲シテ警察命令設定ノ範圍ヲ示サス而シテ一方ニハ憲法ノ條規ニ依リテ一個人ノ自由ヲ制限スルハ法律ノ範圍内ニ於テスルコトヲ條件トスレトモ現行法律ハ尚ホ不完全ナルモノ多キヲ以テ苟モ其ノ法律ニ牴觸セサル限リハ警察權ハ自由ノ活動ヲ作シ得ヘシト謂ハサルヘカラス故ニ警察命令設定ノ範圍ハ頗ル廣ク警察官ハ非常ノ實力ヲ有スルモノト謂フコトヲ得

第二　警察處分

三四九　警察處分ノ主要ナルモノハ命令及免許トス其ノ命令及免許ハ法律命令ニ條件ヲ定メラレタルモノアリ又警察官廳ノ任意ニ附セラレタルモノアリ其ノ法律命令ニ條件ヲ定メラレタルモノハ警察官必ス之ニ依リテ命令及免許ヲ與フヘク其ノ任意ニ附セラレタルモノハ臨機ノ處分ヲ爲スコトヲ得

第二警察處分ノ種類

警察處分ノ强制方法ニハ精神的强制方法ト形體的强制方法トアリ精神的强制方法ハ人ノ心意ニ或ル苦痛ヲ加フル方法ニシテ說諭及威赫ノ二アリ說諭トハ警察官カ一個人ニ對シテ若シ一定ノ命令ニ服從セサルトキハ相當ノ處分ヲ受クル旨ヲ諭示スルヲ謂ヒ威赫トハ其ノ處分ヲ受クル旨ヲ强迫スルヲ謂フ形體的强制方法ハ直接ニ外部ニ於テ或ル苦痛ヲ加フル方法ニシテ人ニ對スルモノトニアリ人ニ對スルハ拘引拘留ニシテ物ニ對スルハ物件ノ差押檢查又ハ製造場ノ閉止等ナリ此等ノ强制方法ハ固ヨリ一般ノ行政處分ニ於テ行ハルヽモノナレトモ特ニ警察處分ニ於テ著シ

強制方法

警察强制方法ノ終極ヲ兵器ノ使用トス其ノ場合ニ二アリ一ハ通常警察執行官カ之ヲ使用スル場合ニシテ一ハ軍隊カ警察官廳ノ請求ニ依リテ使用スル場合ナリ然レトモ兵器ノ使用ハ一個人ノ生命ヲ斷ツニ至ルモ亦妨ケナキモ

強制方法ノ終極即チ兵器ノ使用

兵器ヲ使用シ得ル場合

ノニシテ其ノ結果頗ル重大ナレハ之ヲ通常執行官ノ隨意ニ任スヘカラス法律命令ヲ以テ嚴格ニ其ノ場合ヲ確定スルヲ通例トス我カ現行法ハ憲兵條例及明治十七年內務省達ヲ以テ定マレリ憲兵カ兵器ヲ使用シ得ル場合ハ(一)暴行ヲ受クルトキ(二)占守スル所ノ土地又ハ委任セラレタル場所若クハ人ヲ防衞スルニ兵力ヲ用ヰルノ外他ニ手段ナキトキ又ハ兵力ヲ以テスルニ非サレハ其ノ抵抗ニ勝ツ能ハサルトキトシ(憲兵條例第五條)巡査ハ抜劍シ得ル場合ハ(一)兇器ヲ持シ人ノ身體財產ニ對シ暴行ヲ爲シ抜劍スルニ非サレハ保護スルニ術ナキトキ(二)暴行人兇器ヲ持シ抜劍スルニ非サレハ防禦スルニ術ナキトキ(三)犯罪人逮捕ノトキ又ハ逃囚人追捕ニ際シ兇器ヲ持シテ抵抗シ抜劍スルニ非サレハ防禦スルニ術ナキトキトス要スルニ國家カ命令權行使ノ目的ヲ達スルニ於テ碍礙ヲ除却スルカ爲メノ正當防衞ヲ爲スニ外ナラス若シ此等ノ場合ニ非スシテ警察執行官カ兵器ヲ使用シ一個人ノ生命ヲ斷チ身體ヲ害スルコトアラハ假令ヒ過失ニ出ツル場合ニ於テモ其ノ責ニ任セラルヘカラス

特殊ノ强制方法即チ豫戒命令

豫戒命令ヲ受クヘキ者

三五〇 警察上ノ强制方法ノ一種トシテ警察官廳(警視總監、北海道廳長官及府縣知事)ハ特定ノ行爲アリト認ムルモノニ對シテ豫戒命令ト稱スル處分ヲ爲スコトヲ得豫戒命令トハ犯罪ノ有無未タ判然セサルニ先チテ之ヲ豫定シ其ノ犯罪アルニ及ヒテ一定ノ刑罰ヲ科スヘキコトヲ命スルモノニシテ犯罪ノ行爲又ハ狀況ヲ取除カシムルヲ目的トス明治二十五年勅令第十一號豫戒令ニ依レハ豫戒命令ヲ受クヘキモノ及豫戒命令ノ種類ヲ定ムルコト左ノ如シ

(甲)豫戒命令ヲ受クヘキモノ、種類

(一)一定ノ生業ヲ有セス平常粗暴ノ言論行爲ヲ事トスルモノ

(二)總テ他人ノ開設スル集會ヲ妨害シ又ハ妨害セシトシタルモノ

(三)公私ヲ問ハス他人ノ業務行爲ニ干渉シテ其自由ヲ妨害シ又ハ妨害セントシタルモノ

(四)第二號又ハ第三號ニ掲クル妨害ヲ爲スノ目的ヲ以テ第一號ヨリ第三號マテ記載シタルモノヲ使用シタルモノ

(乙)豫戒命令ノ種類

(一)一定ノ期限内ニ適法ノ生業ヲ求メテ之ニ從事スヘキコトヲ命ス

(二)總テ他人ノ開設スル集會ニ立入リ妨害ヲ爲スヘカラサルコトヲ命ス

(三)如何ナル口實ニ拘ハラス財物ヲ強請シ不當ノ要求ヲ爲シ強テ面會ヲ求メ脅迫ニ渉ル書面ヲ用ヒ勸告書ヲ送リ又ハ如例ナル方法タルヲ問ハス暴威ヲ示シテ他人ノ進退意見ヲ變更セシメントシ其他々人ノ業務行爲ヲ妨害シ又ハ妨害セントスルノ所行ヲ爲スヘカラサルコトヲ命ス

(四)人ヲ使用シテ總テ他人ノ開設シタル集會ヲ妨害シ又ハ妨害センントシ又ハ他人ノ業務行爲ニ干渉シテ其自由ヲ妨害シ又ハ妨害センントスルノ所行ヲ爲サシメサルコト及豫戒命令ヲ受ケタルモノヲ扶助シ又ハ使用スヘカラサルコトヲ命ス但親族ノ故ヲ以テ之ヲ扶助スル場合ハ此限ニ在ラス

豫戒命令ヲ受クヘキモノ、第一號ニ該當スルモノニハ第一號乃至第三號ノ事項ヲ併セテ命令シ第二號第三號ニ該當スルモノニハ第二號第三號ノ事項ヲ併セテ命令シ第四號ニ該當スルモノニハ第四號ノ事項ヲ命令スルコト、

爲レリ豫戒命令ヲ受ケタルモノ若シ三、年、以、内、ニ其ノ命令ニ違犯シタルトキハ一定ノ區別ニ從ヒテ處罰セラレ若シ一年以上ヲ經過シ改悛ノ情狀著シキトキハ其命令ヲ解除セラルコトアルヘシ而シテ其ノ命令ヲ爲スニハ警察官廳ハ一定ノ方式ニ從ヒテ命令書ヲ作リテ之ヲ本人ニ下附シ同時ニ之ヲ其ノ地方ニ公布ス其ノ命令ヲ解除スル場合ニ於テモ亦其ノ地方ニ公布ス

第五節 保安警察

三五一 保安警察ハ人爲ノ危害ヲ未發ニ豫防スルヲ目的トスル所ノ警察ニシテ直接ニ國家ノ安寧秩序ヲ保持スルヲ目的トスルトキハ之ヲ公安警察ト謂ヒ直接ニ一個人ノ安寧幸福ヲ保持スルヲ目的トスルトキハ之ヲ私安警察ト謂フ戒嚴、集會、結社、出版等ノ警察ハ公安警察ニ屬ス私安警察ニ屬スル事項ハ豫メ一定スルコトヲ得ス

第一款 公安警察

公安警察ニハ非常保安ニ關スルモノト尋常保安ニ關スルモノトアリ非常保安ハ一ニ之ヲ戒嚴警察ト稱シ又之ヲ戰時戒嚴ト平時戒嚴トニ別チ尋常保安

ハ集會、結社、出版等ノ警察ヲ總稱ス

甲、非常保安警察第一戰時戒嚴

甲　非常保安警察即チ戒嚴警察

第一　戰時戒嚴

戒嚴ノ方法

三五二　戰時戒嚴ハ兵備ヲ以テ全國又ハ一地方ヲ警戒スルモノニシテ其ノ執行ハ專ラ軍務ニ屬ス蓋シ戰鬪ハ外敵ニ對シテ之ヲ爲スモノナレトモ軍國ノ機密ヲ保チ若クハ敵兵ノ進寇ニ備フルカ爲メニ防禦ノ必要上人民ノ自由ヲ制限セムコトハ固ヨリ至當ノ事タラサルヘカラス其ノ制限ノ方法ハ之ヲ概別シテ二種トス第一戒嚴地ノ行政上及司法上ノ權力ノ全部又ハ一分ヲ軍隊ニ管掌セシムコト第二其ノ權力ノ執行ニ對シテ軍法ノ適用ヲ爲スコトヲ是レナリ故ニ戒嚴地ニ於ケル警察官ハ勿論裁判官及檢事ハ獨立シテ法律命令ノ執行適用ニ任スルコト能ハス其ノ地ノ司令官ニ隷屬シテ其ノ指揮ヲ受ケサルヘカラス（明治十五年布告第三十六號戒嚴令第一條、第九條、第十條、第十一條、第十四條）

戒嚴宣告

戒嚴令ニ依レハ戒嚴宣告ノ時機ハ戰時若クハ事變ノ際ナラサルヘカラス戰時若クハ事變ノ際ナラサルヘカラス戰時ノ時機

十五年布告第三十七號ノ解釋

時若クハ事變ノ何タルコトハ事實問題ニ屬シ法律ヲ以テ豫定シ得ヘキニ非ス然ルニ明治十五年布告第三十七號ニ依レハ『凡ソ法律規則中戰時ト稱スルハ外患又ハ內亂アルニ際シ布告ヲ以テ定ムルモノトス』トアリ故ニ事實上ハ內亂外患アル場合ニモ其ノ形式上ヨリ云ヘハ布告ナキ間ハ未タ戰時ト謂フコトヲ得ス而シテ今日布告ニ代ハル公文式ハ法律又ハ勅令ナリトセハ戰時ヲ定ムルハ法律ニ依ルニ非サレハ勅令ニ依ラサルヘカラス若シ法律ニ依ルヘシトセハ緊急ニ應スルコト能ハサルハ論ヲ俟タス又若シ勅令ニ依ルヘシトセハ全ク無用ノ事ニ屬ス何トナレハ戒嚴ノ宣告モ天皇ノ大權ニ屬シ勅令ノ發布モ亦天皇ノ大權ニ屬スル以上ハ假令ヒ先後ノ條件ヲ定メ戰時ヲ定メテ後戒嚴ヲ宣告スヘシトスルモ實際其ノ効用ナカルヘケレハナリ且憲法ハ既ニ戒嚴宣告ノ大權ヲ認メタル以上ハ其ノ法律ニ定メタル要件ノ外別ニ制限ヲ附スルノ必要ナシ即チ法律上ノ要件ハ單ニ戰時若クハ事變ト云フニ止マリテ其ノ解釋ハ之ヲ天皇ニ一任セハ可ナリ約言スレハ十五年布告第三十九號ハ之ヲ全廢シ法律（即チ戒嚴令）ニ定メタル戒嚴ノ時期ハ專ラ事實問題ト

シテ之ヲ決スルヲ至當トス然レトモ今試ミニ戰時若クハ事變ノ意義ヲ限定セム

戰時及事變ノ際トハ如何ナル意義ナルカ

戰時トハ戰爭ノ時期ナリ戰爭ニハ內亂外患ヲ問ハス國家ノ公敵ト認ムヘキモノナカルヘカラス故ニ戰時ニハ一定ノ勢力アリテ其ノ勢力ハ國家ヲ滅亡セシムルノ意思ヲ有シ一定ノ編制ニ依リテ發動スルモノナラサルヘカラス事變ノ場合ハ之ニ異ナリ一定ノ勢力アルモ其ノ勢力ハ或ハ敵意既ニ存シテ編制未タ備ハラス或ハ編制既ニ備ハルモ敵意未タ定マラサルノ場合ナリ要スルニ戰時ニ非サル國家緊急ノ場合ハ即チ事變ノ際ナリ然レトモ事變ニ際シテハ既ニ國家ノ兵力ヲ運動スルノ必要ヲ見ル以上ハ事變ニ於ケル勢力ハ行政警察權ノ力ヲ以テ鎭壓シ難キモノナルコトヲ察セサルヲ得ス何トナレハ警察權ハ假令ヒ高等警察ノ作用トシテ非常手段ヲ用キルコトアレトモ尙ホ行政ノ常軌ヲ離レス事變ニ至リテハ到底行政ノ常軌ヲ以テ處理シ得ヘキニ非ス然ラハ事變トハ戰時ヲ除ク外警察權ヲ以テ鎭壓シ難シト認ムル國家緊急ノ事情アル場合ナリト解シテ可ナラム

戒嚴地ノ種類

戒嚴地ヲ分チテ臨戰地境及合圍地境トス臨戰地境ハ戰時若クハ事變ニ際シ戒嚴ヲ宣告スル地方區畫ヲ謂ヒ合圍地境ハ敵ノ合圍若クハ攻擊其ノ他ノ事變ニ際シ戒嚴ヲ宣告スル地方區畫ヲ謂フ其ノ一定ノ地境ニ戒嚴ヲ宣告スルハ憲法上天皇ノ大權ニ屬シ又軍團長、師團長、旅團長、鎭臺營所、要塞司令官、警備隊司令長官若クハ分遣隊長或ハ艦隊司令長官、鎭守府長官若クハ特別司令官ハ法律ノ委任ニ依リテ戒嚴宣告ノ權限ヲ有ス(現行戒嚴令ニハ天皇ノ大權ニ依リテ發スル戒嚴ノ命令ヲ布告ト云フ憲法制定ノ今日ニ於テハ此ノ區別ハ當然無用ニ屬ス)而シテ臨戰地境ニ於テハ戒嚴ノ宣告ト同時ニ地方行政及司法ノ事務ハ軍事ニ關係アル事件ニ限リ一切ノ行政及司法ノ全權ヲ擧ケテ之ヲ其ノ地ノ司令官ニ歸セサルヘカラス(第二條第三條第四條乃至第十條)

第二平時戒嚴平時戒嚴

第二　平時戒嚴

三五三　平時戒嚴ハ或ル地方若クハ或ル種類ノ人民ノ行爲カ尋常保安警

ノ性質

察ヲ以テ制止スルニ足ラサル場合ニ於テ非常手段トシテ用ヰル所ノ一種ノ戒嚴ニシテ戰時戒嚴トハ全ク其ノ性質ヲ異ニシ其ノ目的トスル所ハ唯不順ノ人民ヲ恐赫シテ犯罪ノ搆成ヲ制止スルニ在リ歐洲ニ於テハ政治上ノ必要ヨリシテ特ニ平時戒嚴ヲ布告スル場合多シ佛國一千八百七十八年四月三日ノ法律獨國一千八百七十八年十月二十一日ノ社會黨條例ノ如キ皆此ノ目的ノ爲メニ制定セラレタルモノナリ我カ邦ニ於テハ明治二十年勅令第六十七號保安條例ヲ以テ平時戒嚴ノ事ヲ定メタレトモ三十一年法律第十六號ヲ以テ之ヲ廢止セリ

乙、尋常保安警察第一集會結社警察集會結社警察ノ及フヘキ範圍

乙　尋常保安警察

第一　集會結社警察

三五四　凡ソ集會結社ハ其ノ數甚多シ然レトモ或ハ商事會社ノ如キ或ハ學術會慈善會等ノ如キ必スシモ警察法規ノ支配ヲ受ケス其ノ警察取締ノ必要アルモノハ特ニ政治上ノ集會及結社ニ關ス謂ハユル政治上トハ其ノ包容スル所ノ範圍極メテ廣シ若シ現在國家ノ職務ニ關スル事項ハ皆之ヲ政治上

集會結社ノ自由

集會及結社ノ意義

ノ事項ナリト解セハ帝國議會、府縣、郡、市町村會ノ如キモノモ亦齊シク政治上ノ集會ナレハ警察上ノ取締ヲ受ケサルヘカラスト言フニ至ルヘシ故ニ政治上ノ集會及結社トハ此ノ如キ廣漠ナル意義ニ非スシテ唯現在ノ政治上ノ秩序ニ反對スル一個人ノ集會及結社ナリト思惟セサルヘカラス

抑モ集會及結社ノ自由ハ憲法ノ擔保スル所ニシテ法律ノ範圍内ニ於テスルニ非サレハ之ヲ制限スルコトヲ得ス其ノ政治上ニ關スルモノト雖モ亦同シ然レトモ其ノ現在ノ政治上ノ秩序ヲ變更セムトスル一個人ノ行爲ニ對シテハ警察上ノ必要ニ依リテ一定ノ取締規則ヲ設クルハ方今諸國ノ皆其ノ趣ヲ同クスル所ナリ我カ現行法ハ明治二十六年法律第十四號集會及政社法ニ依ル

政治上ノ事項ニ關スル集會ト結社トノ區別ハ法律ニ之ヲ定ム集會及政社法第一條ニ曰ク『此ノ法律ニ於テ政談集會ト稱フルハ何等ノ名義ヲ以テスルニ拘ラス政治ニ關ル事項ヲ講談論議スル爲メ公衆ヲ會同スルモノヲ謂フ政社ト稱フルハ何等ノ名義ヲ以テスルニ拘ラス政治ニ關ル事項ヲ目的トシテ團體ヲ組成スルモノヲ謂フ』ト故ニ集會ハ不定ナル公衆ノ會同ニシテ特定セル

集會法ト結社法トニ於ケル取締方法ノ差異

一個人ノ會同ニ非ス政社員ノ會同ハ齊シク集會タルコト言ヲ俟タサレトモ是レ特定セル一個人ノ會同ニシテ團體組織ノ必然ノ結果トシテ生スルモノナリ廼チ政社法ノ規定ニ屬シ集會法ノ取締ヲ受ケサルモノナリ然レトモ其ノ政社員ノ集會ニシテ新聞探訪者等ノ如キ豫定ノ社外人ヲ容ルヽニ止ラス廣ク員數不定ノ聽衆ヲ容ルヽトキハ社員ノ會同ニ非スシテ一個ノ純然タル政談集會ナリ從ヒテ或ル政治上ノ會同カ集會ナルカ將タ結社ナルカハ截然タル分界アリテ識別シ得ヘキニ非ス唯外形上多數人ノ一時ノ會同ハ之ヲ集會ト看做シ其ノ會同カ久シキニ渉リテ團結スルノ事實アラハ之ヲ政社ト看做スコトヲ得ルノミ然ラハ如何ナル會同ハ集會ニシテ如何ナル會同カ結社ナルカハ總テ警察官廳ノ認定ニ任スルノ外ナキナリ

此ノ如ク集會ト結社トハ截然タル分界ナシト雖モ警察官廳カ一旦或ハ集會ト認メ或ハ政社ト認ムルニ於テハ其ノ間ニ法律上ノ取締ヲ異ニスル必要アリ何トナレハ集會ニ於テ會同者ノ員數不定ナルハ結社ニ於テ團體員ノ特定セルニ比シテ一層强力ノ警察取締ヲ施サヽルヲ得サレハナリ故ニ集會法ト結社法トハ其ノ條規ニ左ノ主要ナル差別アリテ存ス

乾、集會警察法ノ要領　集會ノ種類

(一)結社法ハ結社ノ目的ヲ以テ警察ノ要點トシ集會法ニ於テハ集會全體ノ擧動ヲ以テ警察ノ要點トス故ニ結社法ニ於テハ其ノ行爲カ公認目的ノ外ニ出ツルモノヲ制止スレハ可ナリト雖モ集會法ニ於テハ集會ノ或ル擧動カ公安ニ妨害アルヤ否ヤヲ見テ之ヲ制止スルコトヲ要ス

(二)結社ノ會同ハ每時届出及認可ヲ要セス集會ハ必ス之ヲ要ス

(三)結社ノ會同ニ於テハ役員其ノ規則違反ノ責任ヲ負ヒ集會ニ於テハ發起人及會同者齊シク其ノ責任ヲ負フ

集會警察法ト結社警察法トノ差別アルヲ要領ヲ指摘セム

乾　集會警察法ノ要領

三五五　集會ニハ屋內ノモノアリ屋外ノモノアリ又戎器ヲ攜帶スルモノアリ戎器ヲ攜帶セサルモノアリ戎器ヲ攜帶スル集會ハ其ノ屋內タルト屋外タルトヲ問ハス當然之ヲ禁止シ戎器ヲ攜帶セサル集會ハ一定ノ條件ヲ設ケ

集會ノ條件及制限

テ之ヲ許ス其ノ條件ハ左ノ如シ(第二條第三條第九條)

(イ)屆出及認可　屋內集會ハ發起人ヨリ開會二十四時以前ニ會場所在地ノ警察官署ニ集會ノ場所、年月日時、發起人ノ氏名住所及講談論議者ノ氏名ヲ屆出ツレハ足ル警察官署ハ其ノ屆出アルトキハ直ニ領收證ヲ交附スヘシ屋外集會ハ尙ホ管轄警察官署ノ認可ヲ受クルヲ要シ又其ノ政談集會ニ關スルモノハ其ノ集會地域ニハ緊固ナル屏障ヲ設ケテ自由ノ交通ヲ遮斷スルヲ要ス且警察官署ハ公安ニ害アリト認ムル場合ニ於テハ隨意ニ屋外集會ヲ禁止スルコトヲ得又屋外集會ハ帝國議會開會中ハ議院ヲ距ル三里以內ノ地ニ於テ之ヲ爲スコトヲ得ス(第四條)

(ロ)集會者ニ對スル制限　日本臣民ニ非サルモノ竝ニ公權剝奪及停止中ノモノハ集會ノ發起人タルコトヲ得ス是レ集會ノ自由ハ公權ノ一部トシテ保護セラルレハナリ現役及召集中ノ陸海軍々人、警察官、官立公立私立ノ學校教員、學生々徒、女子竝ニ未成年者ハ集會ニ會同シ若クハ其ノ發起人タルコトヲ得ス是レ其ノ特別ノ地位若クハ身分ニ對スル制限ナリ又講談論議ハ日本臣民ニ非サルモノヲシテ之ヲ爲サシムルコトヲ得ス(第五條第六條)

集會ニ於ケル臨監

此等ノ條件ニ依リテ開カレタル集會ニ於テモ警察官署ハ臨監ノ方法ニ依リテ之カ取締ヲ爲スコトヲ得(第八條臨監警察官ノ職權ハ左ノ如シ)

(イ)喧擾ヲ爲シ又ハ狂暴ニ渉ルモノノ制止及退出(第十一條)

(ロ)講談論議ノ停止(第十二條第十條)

(ハ)集會ノ解散(第十三條)

以上ノ條件ヲ缺キ及命令ニ負クモノハ集會ノ發起人若クハ會同者ニ於テ一定ノ刑罰ヲ受ケサルヲ得ス(第十四條乃至第二十條)

罰則

坤　結社警察法ノ要領

坤、結社警察法ノ要領　政社ト政黨トノ區別

三五六　凡ソ結社ニハ政社ト非政社トアリ非政社ハ警察ノ干涉セサル所ナルコトハ既ニ述ヘタリ然レトモ警察上尙ホ政社ト政黨トヲ區別スルヲ要ス政社ト政黨トハ政事上一定ノ共同目的ノ爲メニ存スルハ同シト雖モ政社ハ社員相互ノ契約ニ依リテ團結シ社員ハ社則ニ拘束セラレ之ニ反シテ政黨ニ於テハ黨員ヲ拘束スルノ規則ナク出入一ニ黨員ノ自由ニ屬ス政社ハ法律

上ニ成立スル一箇ノ團體ナレトモ政黨ハ決シテ一箇ノ團體ニ非ス唯多數人カ其ノ政治上ノ旨義及利害ノ同一ナルニ依リテ相集合セルニ過キス故ニ政社法ハ直ニ之ヲ政黨ニ適用スヘカラス

政社ヲ組織スル條件及制限

政社ノ組成ハ臣民ノ自由ニ屬ス現行法ハ往時ノ如ク認可ヲ待チテ成立スセス唯左ノ諸種ノ條件及制限アルノミ

(イ)屆出　政社ニ於テ屆出ヲ條件トスルハ祕密結社ノ存在ヲ防クノ必要ヨリ來タレルコト集會ニ於ケルト同シ(第二十一條)

(ロ)社員ノ制限　陸海軍々人(現役及召集中ノ豫備後備)警察官、教員學生々徒、女子、未成年者、公權剝奪及停止中ノモノハ政社ニ加入スルコトヲ得ス其ノ制限ノ理由ハ集會ニ於ケルト同シ(第二十三條、第二十四條)

(ハ)區域ノ制限　政社ハ其ノ區域ヲ守リ他ノ政社ト相連結スルコトヲ得ス是レ強大ノ勢力ヲ作爲シテ治安ヲ妨害セムコトヲ慮レハナリ(第二十六條)

(ニ)其ノ他ノ制限　政社ハ標章及旗幟ヲ用ヰルコトヲ得ス法律ヲ以テ組織シタル議會ノ議員ニ對シテ其ノ發言表決ニ付キ議會外ニ於テ責任ヲ負ハシムルノ規定ヲ設クルコトヲ得ス(第二十五條、第二十七條)尙ホ此ノ外政談集會ヲ爲スニ於テハ集會法ノ手續ニ依ラサルヘカラス(第二十三條)

結社ノ禁止

此等ノ條件ニ從ヒテ結社スルハ臣民ノ自由ニ屬ス然レトモ結社ノ目的及擧動ニシテ公共ノ安寧秩序ヲ害スルモノアルトキハ更ニ强力ノ制限ヲ加ヘサルヘカラス此ノ場合ニ於テハ內務大臣ハ結社ヲ禁止スルコトヲ得(第二十九條)其ノ如何ナル目的及擧動カ公共ノ安寧秩序ヲ害スルカハ專ラ內務大臣ノ認定ニ歸セサルヘカラス唯此ニ其ノ顯著ナル例證ヲ擧クレハ或ハ國憲ノ紊亂ヲ企圖スルカ如キ或ハ罪人ヲ曲庇救護スルカ如キ或ハ法律上ニ認メラレサル權力ヲ社員ニ對シテ行フカ如キ場合ニハ結社ノ目的及擧動ハ明カニ公共ノ安寧秩序ニ害アルモノトス

罰則

以上ノ條件ヲ缺キ及命令ニ負クモノハ一定ノ刑罰ニ處セラル(第三十條乃至第三十四條)

第二　出版警察

三五七　出版ニ關スル事項モ亦悉ク警察ノ範圍ニ屬スルニ非ス其ノ財産上ノ關係即チ版權ニ關スルモノハ民法ノ範圍ニ屬シ其ノ犯罪上ノ要素ヲ含ムモノハ刑法ノ範圍ニ屬シテ其ノ警察ノ範圍ニ屬スルモノハ特ニ保安取締ノ必要ニ止マル出版ニ關スル保安取締ノ方法ニ二種アリ檢閲法及自由出版法是レナリ檢閲法ハ治安ヲ妨害スヘキ出版ヲ豫防スルカ爲メニ出版物ヲ檢閲シテ後ニ其ノ頒布ヲ許スモノニシテ自由出版法ハ隨意ノ出版ヲ許スモ警察官署ニ於テ治安ヲ妨害スト認ムルトキハ之ヲ追罰スルモノナリ我カ現行法ハ主トシテ自由出版主義ヲ採用ス蓋シ憲法上ノ原則トシテ出版ノ自由ヲ擔保シ濫リニ之ヲ制限スルヲ許サヽルノ今日ニ於テハ自ラ然ラサルヲ得サルノ事理ナリ

出版ノ自由

出版ノ自由トハ其ノ廣博ナル意義ヲ以テスレハ憲法ニ謂ハユル言論著作印行等凡ソ人カ其ノ思想ヲ發表スル方法ハ極メテ多シト雖モ概子之ヲ三樣ニ區別スルコトヲ得曰ク講話演說唱

歌等ニ依ルモノ曰ク謄寫物印刷物書籍新聞紙其ノ他一切ノ定期不定期ノ出版物ニ依ルモノ是レナリ然レトモ講話演說唱歌等ニ依ルモノハ多クハ集會警察ノ取締ニ屬シ其ノ講話演說ノ筆記詩歌樂譜ノ印行アル場合ノミニ於テ出版警察ノ支配ヲ受ケサルヘカラス又演劇場ノ開設演技ノ許否等ハ營業行政ノ範圍ニ屬シ警察ノ之ニ及ホス關係ハ全ク他ノ法理ニ依ル但脚本ノ著作發賣頒布等ニ至リテハ出版警察ノ範圍ニ歸ス

出版ニハ定期ノモノアリ不定期ノモノアリ其ノ種類ニ依リテ警察取締ノ方法ヲ殊ニス通常出版ト稱スルトキハ不定期ニシテ且政治ニ關セサルモノヲ謂フ我カ現行法ハ明治二十六年法律第十五號出版法ヲ以テ出版ニ關スル普通法トシ新聞紙又ハ定期發行ノ政治上ノ雜誌ニ對シテハ特別法トシテ明治二十年勅令第七十五號新聞紙條例ヲ適用ス

乾　出版法ノ要領

三五八　出版トハ機械舍密其ノ他何等ノ方法ヲ以テスルヲ問ハス文書圖

書ヲ印刷シテ之ヲ發賣シ又ハ頒布スルヲ謂フ而シテ其ノ文書ヲ著述シ又ハ編纂シ若クハ圖書ヲ作爲スルモノヲ著作者トシ發行者トシ印刷ヲ擔當スルモノヲ印刷者トシ共ニ出版ニ關スル一定ノ法律上ノ義務ヲ負ハシム(第一條)尙ホ此ノ他法律カ著作者ト看做スモノハ(一)演說者若クハ講義者ノ承諾ヲ經テ演說若クハ講義ヲ出版スル筆記者(二)飜譯者(三)學校會社協會等ニ於テ出版スル文書圖畫ノ出版屆ニ署名シタル代表者是レナリ(第十二條乃至第十五條)發行者ハ通常文書圖畫ノ販賣ヲ營業トスルモノニ之ヲ許シ著作者及其ノ相續人ニハ發行者ヲ兼ヌルコトヲ得シム(第六條)又印刷ヲ擔當スルモノカ數人共有ノ印刷所ニ係ルトキハ營業上其ノ印刷所ヲ代表スルモノヲ以テ印刷者トス(第八條)

出版ハ憲法ノ原則ニ本ツキテ之ヲ爲スモノヽ自由ニ屬シ豫メ官廳ノ認許ヲ經テ之ヲ爲スコトヲ要セス唯外交軍事其ノ他官廳ノ機密ニ關シ公ニセサル官ノ文書及官廳ノ議事及軍事ノ機密ニ屬スル文書圖書ハ此ノ原則ノ例外トス若シ此ノ例外ノ事項ニ該當セサル以上ハ唯左ノ二條件ヲ具フレハ足ル(第

三條、第十八條、第二十一條)

(一)屆出　著作者及發行者ハ發行ニ先チテ一定ノ期日前ニ內務省ニ出版屆ヲ差出スヘシ而シテ文書圖畫ノ冊號ヲ逐ヒテ順次ニ出版スルモノハ其ノ都度ニ屆出ツルヲ要スレトモ再版ハ改正增減シ又ハ註釋、附錄、繪畫等ヲ加ヘタルニ非サレハ更ニ之ヲ屆出ツルヲ要セス蓋シ屆出ノ必要ハ之ヲ以テ出版取締ノ材料ニ供スルモノナレハナリ(第五條、第十一條、第十二條)

(二)納本　著作者及發行者ハ屆出ヲ爲スト同時ニ製本二部ヲ添ヘテ之ヲ納附セサルヘカラス其ノ製本ニハ發行者及印刷者ノ氏名住所竝ニ發行及印刷ノ年月日ヲ末尾ニ記載セサルヘカラス(第七條、第八條)

出版ノ事項ニ關スル禁止及罰則ハ出版法第十六條以下ニ列記セラル主トシテ刑法ノ問題ニ屬シ本書ノ攻究ト甚タ相關セス唯左ノ一二ノ問題ヲ提示スレハ可ナリ

(一)出版ニ關スル犯罪ハ發行ヲ以テ要素トス故ニ若シ法律ノ禁止ニ觸ルヽ事項ヲ出版スルモノアリテ主犯ト從犯トヲ區別スヘキ場合ナルトキハ發行

出版法ノ規定ヲ適用セラレサル文書圖畫

者ハ常ニ主犯者タル位置ニ在リ

(二)政體變壞、國憲紊亂、誹毀、風俗壞亂等特ニ出版ニ關スル犯罪アリ然レトモ文書ノ意見ニ關スル一般ノ犯罪ナシ即チ文書中ニ記載セラルヽ議論ノ如何ハ問フ所ニ非ス但犯罪ヲ曲庇シ又ハ刑事ニ觸レタルモノ若クハ刑事裁判中ノモノヲ救護シ若クハ賞恤スルノ意アル文書ハ之ヲ出版スルコトヲ得ス

(三)我カ國法ハ出版ニ關スル刑事制裁ノ外ニ更ニ警察上ニ無限ノ權力ヲ與ヘタリ即チ内務大臣カ治安妨害又ハ風俗壞亂ト認ムル文書圖畫ノ發賣頒布ヲ禁止シ其ノ刻版及印本ヲ差押フルヲ得ルノ一事是レナリ

終リニ出版法ノ規定ヲ適用セラレサル文書圖畫ニ付キテ一言セサルヘカラス其ノ文書圖畫ハ第九條ニ列記セラル書簡、通信、報告、社則、塾則、引札、諸藝ノ番附、諸種ノ用紙、證書ノ類及寫眞是レナリ然レトモ此等ノ文書圖畫モ其ノ出版事項ノ禁止ニ觸ルヽモノニ關シテハ等シク出版法ノ罰則ヲ適用セラルヽモノトス

坤、新聞紙條例ノ要領

坤　新聞紙條例ノ要領

新聞紙ノ設立及發行ノ條件

三五九　定期出版ハ必スシモ政治上ノ事項ニ係ラサルモノハ特別ノ取締ニ附スルノ必要ナシ故ニ普通ノ出版法ニ從フ定期出版ノ特別取締ヲ必要トスルモノハ新聞紙トシ之ニ關スル條例ハ政治上ノ事項ヲ論議スル雜誌ニモ適用セラルヽモノトス(第三十七條第八條第三項出版法第二條新聞紙條例ノ要領ハ之ヲ左ノ數項ニ分チテ考察スルコトヲ得

(一)新聞紙ノ設立及發行　新聞紙ノ設立ハ豫メ認可ヲ經ルヲ要セス唯警察取締ノ必要上左ノ條件ヲ具ヘサルヘカラス

(イ)屆出　新聞紙ヲ發行セントスルモノハ發行ノ日ヨリ一定ノ期日前ニ地方官廳(東京府ハ警視廳ヲ經由シテ内務省ニ題號、記載ノ種類、發行ノ時期、發行所、印刷所、發行人、編輯人及印刷人ノ氏名年齡ヲ屆出ツルヲ要ス(第一條乃至第七條)

(ロ)保證金　新聞紙發行人ハ屆出ト共ニ一定ノ保證金ヲ豫納スルヲ要ス金額ハ發行地ノ繁否ニ從ヒテ一樣ナラス東京ニ於テハ一千圓、京都、大阪、横濱、兵

庫、神戸、長崎ニ於テハ七百圓其ノ他ノ地方ニ於テハ三百五十圓トス(第八條第一項第二項)元來保證金ノ制度ニ關シテハ歐洲ノ學者間ニ頗ル批議ノ存スルアリ現今此ノ制度ヲ設クルモノハ獨リ英國トス若シ飽マテ言論ノ自由ヲ擴充セムト欲セハ固ヨリ保證金ノ豫納ヲ條件トセサルニ若クハナシ然レトモ保證金ハ必スシモ言論檢束ノ方法トスルヲ得ス何トナレハ其ノ制裁確保ノ方法トシテ必要ナルモノアレハナリ若シ保證金ノ制度ナキトキハ無資力ノ編輯人ヲ立テ、濫リニ刑罰ヲ犯スノ恐ナシトセス些少ノ給料ヲ得テ囹圄ノ痛苦ヲ甘スル有名無實ノ編輯人ハ相踵キテ其ノ名ヲ新聞紙上ニ署スルニ至ルヘシ故ニ保證金ノ制度モ亦實際ノ必要ト相協合スルニ於テハ固ヨリ適當ノ制度ナリト謂ハサルヲ得ス(第八條乃至第十條、第二十六條)

新聞紙各號ノ發行ニハ更ニ左ノ條件ヲ要ス

(イ)納附　新聞紙ハ發行毎ニ內務省ニ二部管轄廳及管轄裁判所檢事局ニ各一部ヲ納ムルヲ要ス(第十二條)

(ロ)發行人、編輯人、印刷人ノ氏名及發行所ノ記載　新聞紙ハ毎號發行人、編輯人、印刷人ノ氏名及發行所ヲ記載セサルヘカラス(第十一條)

(ハ)正誤又ハ辯駁書ノ揭載　新聞紙ニ記載シタル事項ニ付キ正誤又ハ辯駁書ノ揭載ヲ求ムルモノアルトキハ其ノ管轄廳ヨリスルト一私人ヨリスルトヲ問ハス次回又ハ第三回ノ發行ニ於テ其ノ全文ヲ無價ニテ揭載スルヲ要ス但正誤又ハ辯駁ノ文章又ハ趣旨カ法律ニ觸レ若クハ之ヲ求ムルモノアルトキハ其ノ氏名住所ヲ明記セサル場合ハ之ヲ揭載スルヲ要セス又正誤書辯駁書ノ字數原文ノ二倍ヲ超過スルトキハ其ノ超過ノ字數ニ付キ普通廣告料ト同一ノ代價ヲ請求スルコトヲ得(第十三條、第十四條)

(ニ)宣告文ノ揭載　新聞紙ニ揭載シタル事項ニ付キ裁判ヲ受ケタルトキハ次回ノ發行ニ於テ宣告ノ全文ヲ揭載スルヲ要ス(第十五條)

新聞紙記載ノ事項ニ關スル禁止及罰則

新聞紙ニ關スル警察上ノ處分トシテ發行ノ禁止及停止ヲ認メ內務大臣ヲシテ其ノ治安ヲ妨害シ又ハ風俗ヲ壞亂スト認ムル新聞紙ノ發行ヲ禁止シ若クハ停止スルコトヲ得シメタリ是レ行政

官ニ過大ノ權力ヲ與フルモノニシテ言論ノ自由ヲ擔保スル憲法ノ旨趣ト相容レス故ニ三十年法律第九號ヲ以テ此ノ規定ヲ削除シ外交又ハ軍事ニ關スル事項ニ付キテハ外務大臣及陸海軍大臣ハ特ニ命令ヲ發シテ其ノ記載ヲ禁スルコトヲ得トシ此ノ禁令ヲ犯シタルトキ若クハ皇室ノ尊嚴ヲ冒瀆シ政體ヲ變壞シ又ハ朝憲ヲ紊亂セントスル論說社會ノ秩序又ハ風俗ヲ壞亂スル事項ヲ記載シタルトキハ裁判所ハ犯罪ノ情狀ニ依リテ其ノ新聞紙ノ發行ヲ禁止スルコトヲ得又內務大臣ハ之ニ對シテ告發ヲ爲ストキノミ其ノ新聞紙ノ發賣頒布ヲ停止シ假ニ之ヲ差押ヘ其ノ告發ニ係ル論說又ハ事項ト同一主旨ノ論說又ハ事項ノ記載ヲ禁止スルコトヲ得トセリ

第二款　私安警察

三六〇　私安警察ノ旨趣ハ一樣ナラス或ハ一個人ノ安全ヲ保護スルヨリハ寧ロ一般ニ他人ヲ妨害セシメサルカ爲メニ之ヲ行フコトアリ或ハ一個人ノ安全ヲ保護スルニ非スシテ直接ニ其ノ一個人ヲ懲戒スルカ爲メニ行フコトアリ此ノ如ク警察ノ旨趣ニハ種々アレトモ共ニ一個人ヲ主一ノ目的トスルニ非ス故ニ之ヲ私安警察又ハ個人警察ト稱ス

甲　違警罪ノ制度

三六一　私安警察ノ範圍ニ屬スル事項ハ其ノ土地其ノ時代ノ情狀ニ從ヒテ差異アリ敢テ一定ノ類目ヲ指擧スヘカラス我カ國法ニ於テ私安警察ノ事項ヲ一般ニ規定シタルモノハ刑法ナリ抑モ警察上ノ處罰タル違警罪ヲ刑法中ニ規定ノ當否ニ關シテハ學者ノ間ニ疑議ナキニ非ス今此ノ違警罪制度ノ依リテ起リタル原由ヲ討索スルニ佛國刑法ノ制定ヲ以テ權輿トス而シテ佛國刑法カ始メテ此ノ制度ヲ採用セシハ彼ノ著名ナル人權宣布中ニ法律ニ依ルニ非スシテ人ヲ審問、處罰、監禁セサルコトヲ原則トシタルニ原ツクモノヽ如シ爾來此ノ原則ハ傳ヘテ各國憲法ノ認容スル所ト爲リ違警罪ノ制度モ亦等シク各國ニ流布スルニ至レリ然レトモ佛國刑法第四百七十一條ハ諸種ノ違警罪事項ヲ列擧スルト同時ニ法律ニ從ヒ行政官廳ノ設ケタル規則及市町村役場ノ公布シタル規則ニ違反スルモノヲモ違警罪事件ト看做シ行政官廳

ノ便宜ヲ阻害セサラムコトヲ務メタリ且其ノ事件ノ裁判官ハ治安判事及市町村長ヲ以テ組織シ其ノ公訴權ハ警察官ヲシテ之ヲ行ハシメ又市町村長ニモ亦多クノ場合ニ於テ此ノ權ヲ行フコトヲ得シメ以テ通常ノ刑事裁判事件ト區別セリ獨國刑法モ亦佛國刑法ニ倣ヒテ違警罪ノ制度ヲ設ケ又一層ノ嚴密ヲ加ヘテ佛國刑法ノ如ク行政官ノ餘地ヲ剩サス故ニ學者ノ之ヲ批難スルモノ甚多シ而シテ其ノ違反者ノ裁判ニ關シテハ地方警察官ニ即決權ヲ與ヘタルハ佛國刑法カ行政官ノ便宜ヲ斟酌セシモノト同工異曲ノ規定タリ(佛國刑法第四百七十一條、獨國刑法第三百六十條以下)我カ現行ノ刑法ニ依レハ第四百三十條ニ於テ特ニ違警罪ノ條目ヲ枚擧シタルモノヽ外各地方ノ便宜ニ依リ警察令ヲ發スルノ權ヲ地方官ニ與ヘタルハ佛國ノ制度ト相似タリ而シテ舊治罪法ニハ警察事件ノ爲メニ別ニ違警罪裁判所ヲ設ケタルコト全ク佛國ノ治罪法ト同一ナリシカ現行法ハ之ヲ廢シ更ニ區裁判所ヲシテ專屬事件トシテ違警罪ヲ審理セシムルコトヽセリ(裁判所構成法第十六條)然レトモ又一方ニ於テハ違警罪ハ正式裁判ニ依ラスシテ地方警察官之ヲ即決スルコト

獨國ノ佛度

現行刑法ノ主義

ヲ得ルコトヽ爲レルカ故ニ(刑事訴訟法第四十九條、明治十八年第三十一號布告違警罪即決例)此ノ點ニ於テハ獨國ノ制度ト相似タリ夫レ違警罪ハ刑法ヲ以テ其ノ概目ヲ定ムルニ拘ラス其ノ規則ノ制定及治罪ノ手續ニ就キテハ各國皆多少ノ便宜法ヲ認メサルモノナシ是レ警察ノ性質上已ムヘカラサルノ事タリ抑モ一私人カ法律ニ依ラスシテ逮捕、監禁、審問セラレサルコトハ佛國ノ人權宣布ヲ首トシ我カ帝國憲法第二十三條ニモ亦之ヲ載セタリト雖モ警察事件ノ罰則ヲモ刑法ニ規定セサルヘカラサルノ理由ナシ佛國ニ於テ違警罪ヲ刑法ニ加ヘタルハ人權宣布ノ保障ヲ貫徹セシムルノ旨趣ニ出テタレトモ其ノ實際ハ殆ト有名無實ニ歸セリ蓋シ警察ノ事項ハ行政ノ敏活ナル處分ヲ要スルモノニシテ一々之ヲ司法官ノ審斷ニ委ヌルハ嚴正ナル裁判ヲ待ツモノニ非ス故ニ通常重罪及輕罪モ違警罪モ齊シク之ヲ犯罪ト稱スレトモ其ノ性質ニ於テハ一樣ナラス第一重罪輕罪ヲ構成スル所爲ハ法律ノ認メテ以テ兇惡トスル所ナリ然ルニ違警罪ヲ構成スル行爲ハ元來一私人ノ自由ニ屬シ兇惡ノ性質ヲ含マス第二重罪輕罪ハ犯意ノ有無ニ依リテ罪科成否ノ標準トス

然ルニ違警罪ニ於テハ犯意ノ有無ヲ問ハスシテ之ヲ罰スルヲ原則トス隨ヒテ其ノ罪科ノ裁判竝ニ裁判執行ノ方法等ニ於テモ亦一樣ナラス重罪輕罪ノ裁判ニ於テハ原告官ノ外第三者ノ證言ヲ要スレトモ違警罪ノ裁判ニ於テハ警察官ハ原告タルト同時ニ證人タリ且違警罪ハ裁判ヲ要セス警察官ハ其ノ命令ヲ導守セサルノ一事ヲ以テ直ニ罰則ヲ執行シ又其ノ意思ヲ以テ隨意ニ其ノ執行ヲ中止スルコトヲ得是レ專ラ違警罪ト通常ノ犯罪ト其ノ性質ヲ異ニスルノ結果タラスムハアラス然ラハ純乎タル行政法ノ法理ニ依リテ解釋スレハ違警罪ヲ刑法中ノ一條目トスルハ至當ノ法制ト謂フヘカラス若シ夫レ逮捕監禁審問處罰皆法律ニ依ルヘキハ憲法ノ命スル所ニシテ決シテ動カスヘカラス故ニ警察ノ命令處分ハ必ス一箇ノ根本法規アリテ後ニ之ヲ行政官ノ活用ニ任スヘキハ論ヲ俟タス余輩ハ理論上ハ刑法ノ改正ト共ニ警察ノ根本法規ノ制定セラレムコトヲ希望シテ已マサルナリ

乙、出獄人取締ノ警察

三六二　乙　出獄人取締ノ警察

私安警察ノ一部分トシテ觀ルヘキモノニ出獄人取締ノ警察アリ

現行監視規則

之ニ關スル我カ現行法ハ明治十四年第十七號布告刑法附則中ニ規定セラレタル監視規則トス監視ニ二種アリテ通常監視及特別監視トス通常監視ハ假出獄ヲ許シタルモノニ之ヲ科刑ノ終ハリタルモノニ之ヲ科シ特別監視ハ假出獄附隨ノ條件トシテ內務司法兩大臣之ヲ科ス其ノ依リテ生スル所ノ原因ハ二者同シカラスト雖モ共ニ犯罪人ノ行爲ノ自由ヲ檢束スルノ目的ヲ以テ行ハルヽ一種ノ行政ニシテ所轄警察官ヲシテ之ヲ掌ラシムルモノナリ唯其ノ犯罪ノ行爲ト相關聯スルカ故ニ其ノ統轄モ亦同時ニ二樣ノ權力ニ屬シ內務及司法ノ兩大臣ノ任スル所ナリ(刑法附則第二章、第三章、明治十七年內務省達乙第十九號、內務司法兩省達乙第三十二號)

丙、乞丐及浮浪人ニ關スル警察

丙　乞丐及浮浪人ニ關スル警察

三六三　乞丐及浮浪人ニ關スル警察

乞丐及浮浪人ニ關スル警察モ亦私安警察ノ一部分ナリトス乞丐トハ公共ノ場所若クハ戶々ニ就キテ自己若クハ家族ノ爲メニ救助ヲ乞フモノヲ謂ヒ浮浪人トハ一定ノ業務ヲ求メスシテ處々ニ徘徊スルモノヲ謂フ共

ニ國民的生活ヲ完クスルノ良民ニ非スト雖モ國家ハ其ノ情狀ノ哀憐スヘキト疾惡スヘキトニ從ヒテ或ハ之ヲ賑恤シ或ハ之ヲ懲罰セサルヘカラス若シ其ノ異常ノ禍害不幸ニ遭遇シテ生活ノ道ヲ喪ヒタルカ如キハ宜シク之ヲ救恤シテ流離困踣ニ免レシメ若クハ保險ノ制度ヲ確立シテ之ヲ未發ニ豫防スルニ務メサルヘカラス故ニ此ノ如キ場合ニ於ケル行政ハ別ニ貧民救助ノ部門ニ屬シテ警察ニ屬セス然レトモ若シ之ニ反シテ放蕩淫佚其ノ他ノ原因ニ依リ自ラ求メテ以テ無賴ノ民タルカ如キハ必ス警察ノ强制權ニ依リテ之ヲ懲戒責罰シテ正業ニ就カシメ以テ其ノ一身ノ保護ト他人ノ安全トヲ計ラサルヲ得ス是レ乞丐及浮浪人ニ關スル保安警察ノ依リテ存スル所以ナリ之ヲ外國ノ法制ニ攷フルニ佛國刑法ハ第四十四條ニ於テ乞丐及無賴ノ徒ヲ高等警察ノ監視ニ附シ一千八百七十四年一月二十三日ノ法律ハ更ニ其ノ取締ヲ嚴密ニシ獨國刑法ハ第三百六十一條ニ於テ乞丐及無賴ノ徒ニ關スル違警罪ヲ定メタリ我カ邦ニ在リテハ未タ這般普通ノ法規アルヲ見ス唯從來ノ實例ニ於テ一定ノ地域外ニ放逐シ若クハ其ノ鄉里ニ送致シテ正業ヲ得シムルカ

現行法ノ不備

如キノ事アルノミ但前ニ述ヘタル豫戒令ハ主トシテ浮浪人ニ對スル警察處分ヲ定メタルモノトス

丁、遺失物ニ關スル警察

丁　遺失物ニ關スル警察

三六四　出獄人浮浪人等特種ノ人ニ關スル警察ノ外ニ特種ノ物ニ關スル警察アリ遺失物、埋藏物、漂流物、銃砲、火藥、石油等ニ對スル取締ハ皆是レナリ然レトモ此等ノ物件ノ取締ハ行政警察ニ屬シ行政其ノ物ニ附隨スルヲ常トス假令ヒ實際ニ於テ警察官署ノ擔任ニ歸スレトモ保安警察ノ一部分トシテ說明スヘキモノ少シ余輩ハ營業行政其ノ他ノ部分ニ於テ既ニ此等取締法ノ主要ナルモノヲ說明セリ此ニハ專ラ遺失物及埋藏物ニ關スル取締ヲ說明セム」

遺失物ノ法律上ノ性質

遺失物及埋藏物ノ隱匿ハ刑法ノ罰スル所ナリ(刑法第三百八十五條、第三百八十六條)遺失物ノ拾得者及埋藏物ノ發見者ハ其ノ物件ヲ所有者ニ返還セサルヘカラス若シ一定ノ期間ヲ經、テ所有者知レサルトキハ民法ノ規定ニ依リ拾得者及發見者ハ其ノ物件ノ所有權ヲ取得ス(民法第二百四十條、第二百四十一條)遺失物法(三十二年法律第八十七號)ニ依レハ遺失物ヲ拾得シタル者ハ速ニ

現行遺失物法

遺失者又ハ所有者其ノ他物件ノ回復請求權ヲ有スル者ニ返還シ若クハ警察官署ニ差出スコトヲ要ス若シ遺失物拾得ノ日ヨリ七日以内ニ此ノ手續ヲ爲サス若クハ其ノ物件ヲ隱匿シ又ハ不正ニ處分シタル者ハ遺失物ニ關スル一切ノ權利ヲ失フ遺失物ニ關スル權利トハ保管ノ費用並ニ報勞金ヲ請求スル權利及遺失物ノ所有權ヲ取得スルノ權利是レナリ船車建築物其ノ他公衆ノ通行ヲ禁シタル構內ニ於テ他人ノ物件ヲ拾得シタルトキハ之ヲ管守者ニ交付スルコトヲ要ス此ノ場合ニハ船車建築物等ノ占有者ヲ以テ拾得者トシ報勞金ハ現ニ物件ヲ拾得シタル者ト折半ス又犯罪者ノ置去リタリト認ムル物件ヲ拾得シタルトキハ速ニ警察官署ニ差出スコトヲ要ス此ノ場合ニハ公訴權消滅ノ日ヨリ一个年間返還ヲ受クル者ナキトキニ限リ拾得者ニ於テ所有權ヲ取得ス總テ警察官署ハ遺失物ノ差出ヲ受ケタル場合ニ其ノ物件ノ返還ヲ受クヘキ者ノ氏名又ハ居所知レサルトキハ一定ノ事項ヲ公告スルコトヲ要ス(遺失物法施行細則第一條)若シ其ノ保管ノ物件滅失又ハ毀損ノ虞アルトキ又ハ保管上不相當ノ費用又ハ手數ヲ要スルトキハ公賣ニ付シ其ノ代金ヲ保管スルコトヲ得物件ノ返還ヲ受クル者又ハ物件ノ所有權ヲ取得シテ之ヲ引取ル者ノ負擔トシ尙ホ物件ノ返還ヲ受クル者ニ對シテハ物件ノ價格百分ノ五ヨリ少カラス二十ヨリ多カラサル報勞金ヲ拾得者ニ與フルノ義務ヲ負ハシム但拾得者並ニ物件ノ返還ヲ受クヘキ者ハ其ノ物件ニ關スル權利ヲ拋棄シテ其ノ義務ヲ免ルヽコトヲ得拾得者並ニ物件ノ返還ヲ受クヘキ者カ其ノ權利ヲ拋棄シタルトキハ物件ノ所有權ハ國庫ニ歸屬ス

遺失物ニ關スル規定ヲ準用セラルヽモノ

遺失物ニ關スル規定ハ誤テ占有シタル物件、他人ノ置去リタル物件又ハ逸失、シタル家畜及埋藏物ニモ準用セラル但埋藏物ニ關シテハ公益上一箇ノ特例ヲ設ク即チ學術技藝若クハ考古ノ資料ニ供スヘキ埋藏物ニシテ所有者知レサルトキハ其ノ所有權ハ國庫ニ歸屬ス此ノ場合ニハ國庫ハ埋藏物ノ發見者又ハ埋藏物ヲ發見シタル土地ノ所有者ニ埋藏物ノ價格ニ相當スル金額ヲ給ス其ノ金額ニ不服アル者ハ一定ノ期間內ニ民事訴訟ヲ提起スルコトヲ得

第六節　行政警察

三六五　行政警察ノ何タルコトハ余輩既ニ之ヲ說明セリ即チ天然ノ危害ヲ豫防鎭遏スルノ目的ヲ以テ行ハルヽモノニシテ行政各部ノ事務ト相牽連シ保安警察又ハ司法警察ノ如ク特殊ノ地步ヲ有セス例ヘハ內務ノ行政ニハ民籍警察衞生警察等アリ外務ノ行政ニ外國人取締警察領事警察等アリ遞信ノ行政ニ船舶警察鐵道警察等アリ財務ノ行政ニ稅關警察收稅警察等アリ司法ノ行政ニ法廷警察アリ軍務ノ行政ニ軍事警察文部ノ行政ニ敎育警察アリ農商務ノ行政ニ田野警察山林警察礦山警察營業警察獸疫警察等アルカ如シ此等ノ警察ハ皆其ノ附隨スル行政ノ目的ヲ達スルカ爲メニ强制權ヲ用キルニ依リテ生スルモノニシテ其ノ主本タル各部ノ行政事務ト併セテ論究スルヲ要ス

第七節　司法警察

三六六　司法警察ニ關シテハ明治九年司法省第四十八號達ヲ以テ假規則ヲ設ケ十三年治罪法ノ制定アルニ及ヒテ其ノ條項ノ大部分ヲ此ニ編入シ後改メテ刑事訴訟法ト爲レリ此ノ他十九年太政官達第百二十八號司法警察規則、附錄及特別ノ告達少カラスト雖モ刑事訴訟法ニ於テ攷究スルヲ常トス故ニ此ニ之ヲ省ク唯緊要ナル一般ノ法理ニ就キテ聊カ論及セサルヲ得サルモノアリ

司法警察ノ職掌ハ司法官ノ命令ニ依リテ動作シ行政官ノ意思ヲ以テ便宜事ニ從フコトヲ得サルニ在リ故ニ犯罪ノ搜查逮捕ニ關シ令狀ヲ待チテ之ヲ執行スルヲ要ス(刑事訴訟法第三編若シ令狀ヲ待タスシテ擅ニ執行スルトキハ刑事上一定ノ責任ヲ生ス(刑法第二百七十八條)唯現行犯罪及准現行犯罪ノ場合ニノミ令狀ヲ待タスシテ犯罪人ヲ逮捕スルコトヲ得ル(刑事訴訟法第五十八條)然ルニ若シ現行犯罪又ハ准現行犯罪ニ非スシテ司法省ノ命令ヲ俟ツニ遑ナク直ニ犯罪人ノ逮捕拘引若クハ物件ノ差押ニ着手セサレハ犯罪人逃亡シ若クハ證據湮滅スルノ恐アル場合ニハ之ヲ如何ニシテ可ナラムカ抑モ犯罪ノ踪跡ヲ隱匿シテ刑罰ニ免レムトスルハ人ノ常情ニシテ若シ之ヲ放任セハ國家治罪ノ目的ハ多クハ達セラレスシテ止マム故ニ此ノ如キ場合ニ於テモ其ノ犯罪人ヲ逮捕拘引シ又ハ證據ノ物件ヲ差押ヘテ刑罰

不寛假ノ旨趣ヲ確立スルコトハ警察ノ職分トシテ行ハサルヘカラサルニ似タリ然レトモ行政權ノ作用ヲ以テ法律ニ依ラスシテ濫リニ一個人ノ自由權利ヲ侵害スルハ立憲制度ノ許サヽル所ナリ而シテ我カ國法ハ別ニ此ノ如キ場合ニ臨ミテ警察ノ任意行爲ヲ認メタルモノナキノミナラス行政警察規則ヲ觀レハ『行政警察豫防ノ力及ハスシテ法律ニ背クモノアルトキ其ノ犯人ヲ探索逮捕スルハ司法警察ノ職務トス之ヲ行政警察官ニ於テ行フトキハ檢事章程竝ニ司法警察規則ニ照スヘシ』(行政警察規則第四條)トシ刑法ハ法律ニ依ラスシテ逮捕監禁スルノ所爲ヲ罰シタルヲ見レハ國法ハ寧ロ警察ノ任意行爲ヲ制止スルノ意ナルコト明白ナラスヤ

司法行政ノ範圍

第三章　司法上ノ行政

三六七　司法上ノ行政ハ司法大臣ノ職權ニ屬シ裁判所ハ其ノ監督ヲ受ケテ之ヲ執行ス(司法省官制第一條、裁判所構成法第百三十四條以下)故ニ裁判所ノ職權ヲ以テ行フ事項ハ獨リ裁判々決ニ止ラス刑事又ハ民事ノ訴訟手續ニ依ラスシテ裁判所ノ管理スル事務甚多シ例ヘハ裁判所ノ廢置及管轄區域ノ變更ノ如キ裁判官竝ニ所部官吏ノ任免進退ノ如キ辯護士、公證人、執達吏ノ監督ノ如キ裁判ノ準備執行及權利行爲ノ登記ノ如キ皆訴訟手續ニ依ラスシテ司法大臣又ハ裁判所ノ管掌スル事務ナラサルハナシ此等ノ事務ヲ總稱シテ司法上ノ行政ト謂フ約言スレハ司法大臣ノ管掌及監督ニ屬スルモノハ皆司法上ノ行政ナリ故ニ司法大臣ト裁判所トノ關係ハ宛モ陸海軍大臣ト師團若クハ軍團トノ關係ノ如シ陸海軍大臣カ自ラ管掌シ又ハ各師團長軍團長等カ其ノ監督ヲ受ケテ管掌スル事務ハ謂ハユル軍務行政ニ屬スレトモ各師團長軍團長等カ天皇ニ直隷シ陸海軍大臣ト獨立シテ施設スルコトヲ得ル事務ハ別ニ之ヲ用兵事務トシテ行政ノ範圍ニ歸セシメサルト同シク裁判所カ裁判ニ關シ天皇ノ名ニ於テ法律ヲ適用スルハ司法權ノ作用ニシテ行政ノ範圍ニ入ラサルナリ

論究ノ省略

司法權ノ性質ヲ論究スルハ學者カ通常憲法ノ範圍ニ於テスル所又司法上ノ行政ノ細目ニ就キテハ裁判所構成法其ノ他特別法ノ說明トシテ世上自ラ解

釋ノ存スルアリ本書ニ於テ特ニ仔細ノ攷察ヲ要スルニ足ルモノナシ故ニ此ニ之ヲ省畧ス

第四章　監獄

監獄ノ所屬

三六八　監獄トハ自由刑執行ノ場處ヲ謂フヲ通常トス然レトモ監獄ハ必スシモ既決ノ囚徒ヲ拘禁スルニ限ラス或ハ未決ノ刑事被告人ヲ拘禁スルコトアリ或ハ特定ノ無罪人ヲ留置スルコトアリ是レ後ニ說クカ如ク監獄ノ種類ノ依リテ生スル所以ナリ

凡ソ刑罰ハ檢事ノ指揮ヲ待チテ之ヲ執行スルモノニシテ刑事訴訟ノ規定ニ屬シ行政法ニ於テ之ヲ攷察スヘキニ非ス然レトモ檢事ノ職權ハ唯其ノ指揮ヲ與フルニ止マリテ實際ノ執行ハ典獄ノ任スル所ナリ刑事裁判ノ言渡確定スルトキハ其ノ言渡ヲ受ケタル囚徒ヲ一定ノ獄舍ニ送致シテ刑罰ヲ執行セシムルハ檢事之ヲ掌レトモ其ノ命令ニ從ヒテ如何ナル監房ニ入レ如何ナル役務ニ服セシムルカヲ定ムルハ典獄ノ職務タリ故ニ監獄ノ制度ハ刑法及刑事訴訟法ト相關聯シ獨立シテ其ノ解釋ヲ求ムルコトヲ得スト雖モ其ノ事務ハ宜シク安寧ニ關スル行政事務ノ一部分トシテ觀察セサルヘカラス余輩カ本章ニ於テ特ニ其ノ法規ヲ說明スルノ意ハ此ニ存ス現行法規ハ明治二十二年勅令第三十三號監獄則ニ依ル

第一監獄ノ種類

第一　監獄ノ種類

三六九　監獄ヲ大別シテ島地獄及內地獄ノ二種トス島地獄ハ徒刑流刑ノ執行ヲ爲ス監獄ニシテ內地獄ハ懲役禁獄禁錮拘留ノ執行ヲ爲ス監獄ナリ(刑法第十七條第二十條乃至第二十四條第二十八條)然レトモ監獄ハ唯此等ノ諸刑ヲ執行スルニ止マラス舊刑法ノ刑罰ニ處セラレタルモノヲ拘禁スルカ爲メニ若クハ刑事上ノ特別ノ目的ノ爲メニ供セラレサルヘカラス監獄則第一條ニ依レハ監獄ヲ別チテ左ノ六種トセリ

(一)集治監　集治監ハ徒刑流刑及舊法終身懲役ニ處セラレタルモノヲ拘禁スル所ニシテ內務大臣之ヲ管理ス

(二)假留監　假留監ハ徒刑流刑ニ處セラレタルモノヲ集治監ニ發送スルマ

テ拘禁スル所ニシテ內務大臣ノ管理ニ屬ス

(三)地方監獄　地方監獄ハ拘留、禁錮、禁獄、懲役ニ處セラレタルモノ及婦女ニシテ徒刑ニ處セラレタルモノヲ拘禁スル所トシ警視總監、北海道廳長官及府縣知事ノ管理ニ屬ス

以上三種ノ監獄ハ既決ノ囚徒ヲ拘禁スル所トシ以下三種ノ監獄ハ全ク其ノ趣ヲ異ニシテ未決ノ囚徒若クハ不論罪ニ係ル被懲治者ヲ拘禁スル所トス

(四)拘留監　拘留監ハ刑事被告人ヲ拘禁スル所トシ地方監獄中ニ在リテ留置場及懲治場ト共ニ警視總監、北海道廳長官及府縣知事ノ管理ニ屬ス

(五)留置場　刑事被告人ヲ一時留置スル所トス但警察署內ノ留置場ニ於テハ罰金ヲ禁錮ニ換フル者及拘留ニ處セラレタル者ヲ拘禁スルコトヲ得

(六)懲治場　不論罪ニ係ル幼者及瘖瘂者ヲ懲治スル所トス

是ニ依リテ觀レハ現今ノ監獄組織ハ管理者ノ差異ニ從ヒテ中央監獄及地方監獄ノ二階級ニ區別スルコトヲ得ヘシ即チ內務大臣ノ管理ニ屬スルモノハ中央監獄ニシテ其ノ他ノ管理ニ屬スルモノハ地方監獄ナリ而シテ中央監獄ノミ國庫ノ負擔ニ歸スルニ至リテハ我カ邦ニ於ケル異例ト謂ハサルヲ得ス

第二　監獄ノ主義

三七〇　監獄ノ主義ニ二アリ懲戒主義及感化主義是レナリ懲戒主義トハ監獄ノ目的カ犯人ヲ懲罰責戒スルニ在ルモノヲ謂ヒ感化主義トハ其ノ目的カ改惡遷善ノ心ヲ感悔悟入セシムルニ在ルモノヲ謂フ古來監獄ノ主義ハ一定ナラス或ハ懲戒ヲ主トシ或ハ感化ヲ主トセリ要スルニ當時ノ刑法ノ基礎ニ依リテ監獄ノ制度モ一樣ナラス唯大體ニ就キテ云ヘハ古代ハ懲戒主義ノモノ多ク其ノ方法ハ務メテ囚人ニ苦役ヲ科シテ其ノ痛苦ヲ知ラシムルニ在リキベンサム氏曰ク囚徒ニハ務メテ其ノ平素修得ノ職業ニ反スル勞役ヲ科スヘシト蓋シ能ク古代ノ監獄主義ヲ表白セシノ言ト謂フヘシ本邦ノ如キモ古代ハ專ラ懲戒主義ヲ採リ犯罪アレハ直ニ之ヲ獄舍ニ投シ之レヲ矯揉シテ良民トスルカ如キコトナカリシナリ近年刑法ノ改正アルニ及ヒテ監獄ノ主義モ亦一變シ懲戒感化ノ二主義ヲ併用スルニ至レリ唯現行ノ監獄制度ニ於テハ其ノ主義ヲ確定スルニ足ルヘキ明文ナキカ故ニ司獄官ハ其ノ見ル所ニ從

ヒテ或ハ主トシテ懲戒主義ヲ採リ或ハ主トシテ感化主義ヲ採リ敢テ一定ノ方鍼ナキカ如シト雖モ我カ刑法ノ原則トシテ犯人改悛ヲ促カスノ方法ヲ設ケタルヲ見レハ懲戒主義ト感化主義トヲ折衷シタルコトハ明白ナルヘシ其ノ方法トハ何ソヤ曰ク假出獄、免、幽閉ノ方法是レナリ(刑法第五十三條第一項、第二十一條)尚ホ此ノ外獄内ノ教育及賞與ノ方法ヲ設ケタルヲ見レハ感化主義折衷ノ跡歴然トシテ指示スルコトヲ得ヘシ(監獄則第三十條乃至第三十二條、第四十條、第四十一條)

第三監獄ノ制度

第三　監獄ノ制度

三七一　監獄ノ制度ハ監房ノ排置及組織ニ關スル制度ニシテ近來學問上及政治上ノ一大問題タリ其ノ歐米諸國ニ於テ學者及政治家カ此ノ制度ヲシテ啻ニ一國ノ特有タルニ止マラシメス延キテ萬國ノ通有タラシメムコトヲ務ムルヲ見ハ監獄制度問題ノ如何ニ緊切ナルカヲ知ルニ足ラム彼ノ萬國監獄協會ノ組織セラレタル所以ハ實ニ此ニ存ス監獄ノ制度ヲ分チテ左ノ如ク

(一)雜居制　(二)分房制

(一)雜居制

雜居制ハ多數ノ罪囚ヲ唯一監房中ニ起臥セシムルノ制度ニシテ分チテ二種トス犯罪ノ種類輕重ヲ區別セスシテ一切ノ罪囚ヲ雜居セシムルモノ及犯罪ノ種類輕重ヲ區別シテ同種類同程度ノ罪囚ノミヲ雜居セシムルモノ是レナリ現今學者カ一齊ニ其ノ弊害ノ最モ多キコトヲ指斥スル所ハ此ノ制度トス第二種ノ雜居制ハ今尚ホ歐洲諸國ニ行ハルヽ處アリ罪科ノ種類輕重ヲ分チ又幼年囚若クハ未決監ノ如キハ大抵之ヲ別房ニ置ク唯獨居ト異ナリテ多少同種類同程度ノ囚徒ヲ雜居セシムルヲ以テ之ヲ雜居制ト稱スト雖モ第一種ノ雜居制トハ其ノ趣ヲ同クセス我カ現行制度モ亦之ニ據ル(第十一條乃至第十三條)

(二)分房制

分房制ハ即チ晝夜獨居ノ制度ニシテ各囚徒ヲ一房ニ拘禁シ房内ニ於テ業務ニ就カシメ以テ個人的ノ敎誡ヲ爲スモノナリ此ノ制度ノ權輿ハ北米ペンシルバニヤ州ニ在リ謂ハユルフヰラデルフヰヤ監獄制ニシテ方今最モ完全ナルモノト稱セラルト雖モ其ノ長期ノ刑ニ適セサルト巨額ノ費ヲ要スルトハ此ノ制度ノ短所ニシテ蓋シ又其ノ未タ一般ニ實施セラルヽコトヲ

得サル所以ナリ

(三)夜間獨居制

(三)夜間獨居制　夜間獨居制トハ晝間ハ囚徒ヲ同一ノ工場ニ雜居セシメ談話ヲ嚴禁シテ勞役ニ就カシメ夜間ノミ各自一房ニ獨居セシムルモノニシテ之ヲ分房制ノ一種ト謂フモ亦可ナリ此ノ制度ハ專ラ分房制ノ弊害ヲ矯正スルノ旨趣ニ出テタルモノニシテ新約育州ニ於テ始メテ之ヲ用キタリ謂ハユルオーバルン監獄制是レナリ

(四)階級制

(四)階級制　階級制ハ分房制ト雜居制トヲ折衷シタルモノニシテ囚徒ノ階級ヲ分チ改悛ノ狀アルモノニハ一級ヲ進ムルニ隨ヒテ其ノ待遇ヲ寬ニスルヲ旨トス一千八百六十四年英國ニ於テ始メテ此ノ制度ヲ施行セリ謂ハユル愛蘭監獄制是レナリ該國現今ノ制度(一千八百七十七年法律)ニ依レハ其ノ階級ヲ四分シ囚徒改悛ノ狀アル毎ニ逐次一級ヲ上ラシムルノ方法ヲ採レリ我カ現行制度ニ於テモ此ノ主義ヲ折衷セリ(第四十一條)

要スルニ監獄ノ目的ハ罪囚ヲ懲戒感化シテ再犯ヲ豫防シ改惡移善ノ道ヲ授ケテ以テ罪囚ヲ減少スルニ外ナラス而シテ此ノ目的ヲ達スルカ爲メニハ獄制ノ關係スル所最モ大ナリ監獄改良論ノ燒點ハ實ニ此ノ獄制ニ存ス唯本書ノ旨趣ハ制度ノ利害得喪ヲ攻究スルニ在ラサルヲ以テ余輩ハ此ニ其ノ種類ヲ摘擧セルノミ

第四　定役及工錢

三七二　定役トハ法律ノ强制スル勞役ヲ謂フ故ニ法律ノ强制スルニ非スシテ典獄官カ任意處分ヲ以テ幽閉囚ニ或ル業務ヲ執ルコトヲ許スカ如キハ之ヲ定役ト謂フヘカラス(監獄則第十九條)

三七三　囚徒ノ製作品ハ國家經濟上ニ影響ヲ及ホスコト鮮少ナラス囚徒定役ハ徒刑、重懲役、重禁錮ノ囚徒ニ限リテ服セシムルモノニシテ監內ニ於テスルト監外ニ於テスルトアリ又男囚ト女囚トニ依リテ一樣ナラス且滿六十歲以上ノ囚徒ハ通常ノ定役ヲ免シ體力相當ノ業務ニ就カシム(刑法第十七條乃至第十九條、第二十二條、第二十四條、監獄則第十七條)蓋シ服役ノ旨趣ハ罪囚ニ痛苦ヲ與フルカ爲メニスルニ非スシテ勤勞ノ心志ト規律ノ慣習トヲ養成スルカ爲メニスルヲ以テ體力ニ應セサル苦役ヲ科スルノ必要ナケレハナリ」

ハ嚴肅ナル監督ヲ受ケ強制ニ依リテ勞役ニ服シ通常少額ノ工錢ヲ得テ製作スルモノナリ故ニ囚徒ノ製作品カ一私人又ハ會社ノ製作品ニ比スレハ通常其ノ價額低廉ナルコトハ理ノ當サニ然ルヘキ所ナリ隨ヒテ若シ民間ノ同業者ト隨意競爭ヲ爲サシムルトキハ勢民業ヲ奪フノ弊害ナキヲ保シ難シ佛國ノ如キハ實ニ一千八百四十一年ニ於テ一時監獄ノ勞役ヲ停止スルノ命令ヲ下シタリ蓋シ一國ノ經濟上ヨリセハ此ノ如キノ禁令ヲ發スルニ至ルモ亦固ヨリ偶然ナラサルヘシ然レトモ一定ノ法規ヲ設ケテ監獄製作品ノ價格ヲ定ムルカ如キハ到底亦難シ唯其ノ當局官ノ注意如何ニ任スルノ外ナキナリ

(Villey, Rôlede l'Etat dans l'ordre économique, p. 67. Batbie, l. c., t. 1. p. 65)

三七四 工錢ノ一部分ヲ囚徒ニ給、與スルハ現行刑法ノ原則ナリ(刑法第二十五條)其ノ割合ハ監獄則ニ定マレリ(監獄則第二十二條)第一、定役ニ服スヘキ囚徒現役一百日ヲ經レハ始メテ各自ノ工錢ヲ料定シテ重罪囚ニハ其ノ十分二ヲ與ヘ輕罪囚ニハ其ノ十分四ヲ與フ第二、無定役囚懲治人及刑事被告人ニシテ作業スルモノニハ十分六ヲ與ヘ其ノ餘ハ監獄ノ費用ニ供ス故ニ現行法

ニ依レハ現役一百日ヲ越ヘサレハ工錢ヲ得ルコト能ハス現役一百日ヲ越ユレハ假令ヒ僅々二三日間ノ工錢ト雖モ亦之ヲ給ス此ノ如ク制限ヲ設ケタル理由ハ如何或ハ謂ヘラク入獄ノ日短キモノハ出獄後事業ニ就クニ困難ヲ感セス故ニ工錢ヲ與フルノ必要ナシト或ハ謂ヘラク工錢ヲ定ムルハ就役ノ時間ト囚徒ノ技能トヲ標準トセサルヘカラス(監獄則施行細則第五十一條)故ニ少クトモ一百日間ノ觀察ヲ要スト然レトモ此ノ二個ノ理由ハ共ニ未タ盡サス第一、一百日ヲ越ユルコト一日ナレハ出獄後業務ニ就クノ困難アリ百日ニ滿タサル一日ナレハ其ノ困難ナシトノ理由ヲ見ルコト能ハス第二、囚徒ノ技能ヲ標準トスルモ其ノ技能ノ巧拙分明ナラサル間ハ工錢ヲ給與セスト云フノ理由モ亦之アルヘカラス一定平等ノ額ヲ以テ給與スルモ亦何ソ妨ケム依リテ思フニ一百日ノ制限ハ全ク懲罰的ノ旨趣ニ出ツルコトナキカ刑法附則第十八條ニ服役內ニ更ニ罪ヲ犯シテ再ヒ定役ニ服スルモノニ後科ノ刑期一百日以內ハ工錢ヲ給與セサルコトヽ爲レリ蓋シ是レ特別ノ場合ニ於ケル特別ノ處分ナルヘシト雖モ亦以テ一百日ノ制限カ懲罰的ノ旨趣ニ出ツル所以

ヲ推察スルニ足ラム

第五章　軍務上ノ行政

軍務行政ノ範圍

三七五　國家ハ自己ノ存立目的ノ爲メニ外、敵國ノ進寇ヲ防禦シ内、不逞ノ叛亂ヲ鎭壓セサルヘカラス兵力養成ノ必要是ニ於テカ存ス軍務トハ之ヲ廣義ニ解スルトキハ總テ兵力ニ關スル國權ノ作用ヲ謂フモノナリ然レトモ兵力ニ關スル國權ノ作用ハ悉ク行政ノ範圍ニ屬スルニ非ス軍隊ノ配置運動ノ如キ直接ニ戰爭ニ關係スルモノハ君主ノ統率ニ屬シ元帥府、參謀本部、軍令部、都督部、師團、鎭守府等各種ノ機關ヲ經テ行ハレテ行政權ト相獨立シ行政法規ノ拘束シ得ヘキ所ニ非ス兵員ノ徵募、武器ノ設備等ノ如キ直接ニ戰爭ニ關係スルニ非スシテ其ノ豫備供給ニ止ルモノハ陸海軍大臣カ官制上ノ委任ニ依リテ之ヲ管掌ス余輩カ軍務上ノ行政トシテ此ニ說明セムト欲スル所ノモノハ即チ是レナリ

軍務行政

國家ノ兵力ハ陸軍及海軍ノ二大部分ニ別ル故ニ軍務上ノ行政モ亦別レテ陸

軍ノ行政及海軍ノ行政ト爲ル然レトモ余輩ハ此ニ行政法規ノ原則ヲ摘擧スルヲ以テ旨トスルカ故ニ行政組織ノ實際ニ從ヒテ陸海軍ノ區別ヲ爲サス唯二者ニ普通ナル法理ヲ攻究スルコトヲ務ムヘシ

第一節　軍務行政ノ組織

(甲)中央機關ト地方機關トノ二種ニ分ル

(甲)中央機關

三七六　軍務上ノ行政機關ハ中央機關ト地方機關トノ二種ニ分ル

(甲)中央機關　中央行政機關ハ陸軍大臣、海軍大臣、專ラ之ニ任シ陸軍參謀本部、海軍々令部及東京防禦總督部アリテ主トシテ用兵ノ事務ヲ管掌スト雖モ亦陸海軍行政ノ一部分ヲ執行ス最高議事機關トシテ元帥府、軍事參議官ヲ置キ天皇ノ帷幄ニ參シテ軍事ニ關スル機務ヲ審議セシム又陸軍ニハ砲兵會議、工兵會議、衞生會議ヲ設ケ海軍ニハ將官會議、技術會議ヲ設ケ齊シク議事機關トシテ其ノ職務上ノ事項ヲ審議セシム

(乙)地方機關

(乙)地方機關　地方行政機關ハ陸軍ニ於テハ都督部、師團、司令部、海軍ニ於テハ鎭守府之ニ任ス現今ノ制度ハ陸軍都督ヲ東中西三部ニ分チ師團ヲ十二師團ニ分チ都督及師團長ハ天皇ニ直隷シ師團司令部ノ下ニ旅團司令部ヲ置キ

（此ノ外近衞師團司令部ハ東京ニ在リテ主トシテ宮闕ノ護衞ニ任ス）海軍ハ全國ヲ五海軍區ニ分チ毎區ニ鎭守府ヲ設ケ司令長官ハ天皇ニ直隷シ其ノ下ニ要港司令官ヲ設ク而シテ此等ノ地方機關ハ同時ニ用兵ノ事務ト軍務上ノ行政トヲ兼掌スルモノニシテ其ノ軍務上ノ行政ニ關シテハ陸海軍大臣ノ監督ヲ受ケテ之ヲ執行ス

特殊ノ機關

此ノ他特殊ノ目的ノ爲メニ設置セル特殊ノ機關アリテ中央機關又ハ地方機關ニ隷屬シ特定ノ軍務上ノ行政ヲ管掌スルモノ一ニシテ足ラス今此ニ盡ク記セス其ノ各部ノ官制ニ就キテ之ヲ詳ニスヘシ

三七七 軍務上ノ行政組織ニ於テ尙ホ特ニ一言ヲ費スヘキモノアリ敎育及裁判ノ制度是レナリ

軍事敎育

第一軍事敎育　陸海軍ノ敎育ニハ高等敎育、士官敎育、技藝敎育アリ高等敎育ハ陸軍大學校、海軍大學校ニ於テシ士官敎育ハ陸軍士官學校、海軍兵學校ニ於テス此ノ他特殊ノ技藝ヲ專授スルモノ例ヘハ砲工學舍、乘馬學校等ノ如キモノ數種アリ

軍事裁判

第二軍事裁判　軍事裁判ハ其ノ性質ニ於テ通常裁判ト異ナル所ナシ而シテ專ラ刑事ニ關ス其ノ民事ニ關スルモノハ通常裁判所之ヲ裁判ス而シテ其ノ刑事訴訟手續ノ異ナル結果トシテ犯罪人拘禁ノ場處タル監獄ノ制度モ亦陸海軍ニ特別ナルモノアリテ存ス

通常裁判所ト陸海軍々法會議トノ交涉事件ニ關シテハ明治十八年布告第十二號ヲ以テ定メタルモノアリ蓋シ軍法會議ハ軍法ノ裁判所ニ非スシテ軍人ノ裁判所ナリ故ニ常人ニシテ軍法會議ノ權限ニ屬セスシテ通常裁判所ノ權限ニ屬ス但戰地若クハ海軍船舶內ノ犯罪ハ常人ノ犯罪ト雖モ軍法會議ノ判決ヲ受クルコトアリ而シテ其ノ管轄違ノ裁判ニ付キテハ刑事訴訟法ノ手續ニ從ヒテ大審院ニ上告スルコトヲ得又私訴ノ强制執行ニ係ルモノハ兵營、船艦若クハ軍用廳舍ニ於テ行フ場合ノ外通常裁判所ニ囑託スルコトヲ得（明治二十三年法律第六十七號）

第二節、兵員ノ徵募

第二節　兵員ノ徵募

三七八 兵役ノ義務ハ憲法カ帝國臣民ニ命スル所ノ必任義務ニシテ又同

兵役ノ義務

時ニ帝國臣民ノ榮譽的權能タリ故ニ臣民籍ヲ有セサル外國人ハ兵役ニ就クコト能ハス若シ夫レ外國人ヲ用キテ兵事上ノ職務ニ服セシムルコトハ固ヨリ之アリ然レトモ是レ全ク別種ノ法律關係ニ依ルモノニシテ外國人ハ之カ爲メニ兵役ノ義務ヲ分擔スルニハ非ス

徵兵制度ノ變遷

本邦古代ニ在リテ既ニ徵兵ノ制ヲ立テ全國ノ壯丁役ニ堪フルモノヲ募リテ以テ兵トセリ中古以降武門政權ヲ握ルニ及ヒテ兵農全ク其ノ職ヲ分チ軍兵ハ特ニ一種族ノ專業ト爲リタリシカ維新ノ後古制ニ復シ明治五年初メテ徵兵ノ令ヲ發シ後歐洲諸國ノ制度ヲ斟酌シ屢改正損益スル所アリテ以テ現行法ニ至レリ今廣ク各國古來ノ制度ヲ察スル兵員ノ徵募ハ凡ソ左ノ三種ノ方法ニ依レルカ如シ

(一)雇兵法　雇兵法ハ內國人又ハ外國人ヲ雇ヒテ一定ノ賃銀ヲ給シ以テ軍隊ヲ組織スル方法ニシテ夙ニ希臘カルタージユ等ノ古代ニ行ハレ中古以後歐洲ニ屢行ハレタリ瑞士雇兵ノ如キ其ノ最モ著名ナルモノナリ

(二)壯兵法　壯兵法ハ志願者ヲ募リテ軍隊ヲ組織スル方法ニシテ在昔羅馬

現行法ノ要領

ニ行ハレ佛國ニ於テハ一千七百八十九年ヨリ九十二年ニ至ルマテ此ノ方法ヲ用キ我カ邦ニ於テモ維新ノ當初亦此ノ方法ヲ用キタレトモ兵役ノ義務ヲ偏重ナラシムルノミナラス又實際ノ緩急ニ應スル能ハサルノ弊アルヲ以テ方今何レノ國ニモ殆ト之ヲ廢セリ

(三)徵兵法　徵兵法ハ即チ一般服役義務法ニシテ全國ノ壯丁ハ貴賤貧富ノ別ナク等シク兵役ノ義務ヲ負擔セシムル方法ナリ現今各國ノ採用スル所是レナリ我カ現行法ハ明治二十二年法律第一號徵兵法、二十八年法律第十五號改正追加法律ニ依ル左ニ其ノ要領ヲ說示セム

第一服役及歸休兵役ノ種類

第一　服役及歸休

三七九

服役トハ兵役ニ服スル狀態ヲ謂ヒ其ノ勞役ノ負擔異ナルニ從ヒテ大別シテ常備兵役、後備兵役、補充兵役及國民兵役ノ四種トス

(一)常備兵役　常備兵役ハ現役及豫備役ノ二種ニ分ツ現役トハ滿二十歲以上ノ男子ヲ每年所要ノ兵員ニ應シ抽籤ノ法ニ依リテ一定ノ役務ニ就カシムルヲ謂フ但滿十七歲以上ノモノハ志願ニ依リテ現役ニ服スルコトヲ得豫備

(一)常備兵役

役トハ現役ヲ終ハリ後備兵役ニ入ラサルモノニシテ戰時若クハ事變ノ際ニ召集セラルヽノ外平時ニ於テモ法律ノ定ムル所ニ從ヒテ勤務演習及簡閱點呼ニ應スルモノヲ謂フ現役ハ陸軍三个年海軍四个年、豫備役ハ陸軍四个年、四个月、海軍三个年トス

(二)後備兵役　後備兵役トハ豫備役ヲ終ハリ國民兵役ニ入ラサルモノニシテ豫備役ト同シク戰時若クハ事變ノ際ニ召集セラルヽ外平時ニ於テモ法律ノ定ムル所ニ從ヒテ勤務演習及簡閱點呼ニ應セサルヘカラス其ノ服役年限ハ陸海軍共ニ五个年トス

(三)補充兵役　補充兵役トハ其ノ年所要ノ現役兵員ニ超過スルモノヽ服スル兵役ニシテ陸軍ニ於テハ更ニ之ヲ第一補充兵役、第二補充兵役ニ分チ其ノ服役ノ年限ヲ異ニシ第二補充兵役ハ第一補充兵員ニ超過スルモノヲシテ之ニ服セシム第一補充兵及海軍補充兵ハ現役兵ノ補缺ニ充テ又戰時若クハ事變ニ際シ之ヲ召集シ平時ニ於テハ一定ノ日限以內教育ノ爲メ之ヲ召集シ其ノ他勤務演習及簡閱點呼ヲ爲スコト豫備兵ニ同シ第二補充兵ハ戰時若クハ事變ニ際シ第一補充兵ヲ召集シ仍ホ兵員ヲ要スルトキニ之ヲ召集ス陸軍第一補充兵役ハ一个年、第二補充兵役ハ一个年四个月トシ海軍補充兵役ハ一个年トス

(四)國民兵役　國民兵役トハ常備、後備及補充ニ在ラサルモノヽ服スル兵役ニシテ第一國民兵役、第二國民兵役ノ二種アリ第一國民兵役ハ後備役及第一補充兵役ヲ終ハリタルモノ之ニ服シ第二國民兵役ハ常備兵役補充兵役及第一國民兵役ニ在ラサルモノ之ニ服ス共ニ戰時若クハ事變ニ際シ後備及補充兵ヲ召集シ仍ホ兵員ヲ要スルトキニ限リ之ヲ召集ス即チ國民兵役ハ滿十七歳ヨリ滿四十歳マテノモノニシテ常備、後備、補充ノ三兵役ニ在ラサルモノヽ服スル所ナリ

三八〇　歸休ハ現役中二个年服役シ殊ニ勤務ニ熟シ品行方正ナルモノニ命スル恩典ニシテ陸軍大臣上裁ヲ經テ之ヲ定ム此ノ恩典ヲ得タル兵士ハ戰時若クハ事變ニ際シテ召集セラレ平時ハ演習ノ爲メ若クハ原隊臨時兵員ノ補缺ヲ要スルトキニ召集セラル(明治二十二年勅令第百四十五號)

第二除役免役及延期

第二　除役免役及延期

免役ノ原因

三八一　除役トハ一定ノ原因ニ依リ兵役ニ服スルコトヲ許サレサルヲ謂フ重罪ノ刑ニ處セラレタル者ハ兵役ヨリ除斥セラル

免役トハ一定ノ原因ニ依リ總テ兵役ニ服スルノ義務ヲ免除セラルヽヲ謂フ其ノ原因ニ二種アリ一、廢疾ニ不具是レナリ

延期ノ原因

延期トハ一定ノ原因ニ依リ現役徴集ノ期限ヲ延長セラルヽヲ謂フ其ノ原因ニ五種アリ左ノ如シ

(一)體格完全且強壯ナルモ身幹定尺ニ滿タサルモノ

(二)疾病中又ハ病後ニシテ勞役ニ堪ヘサルモノ

(三)加辱的刑罰ノ爲メ訊問又ハ拘留中ニ在ルモノ

(四)本人ノ徴集ノ爲メニ家族自活シ得サルノ確證アルモノ

(五)一定ノ學校ニ在學スルモノ又ハ學術修業ノ爲メニ外國(朝鮮國ヲ除ク)ニ在留スルモノ

以上五種ノ原因ハ皆現役徴集ノ期限ヲ延長スルモノニシテ其ノ延長年限ハ延期ト猶豫トハ何ノ點ニ於テ異ナルカ

其ノ原因ノ差異ニ隨ヒテ一ナラス又以上五種ノ場合ハ理論上ハ皆齊シク延期ナレトモ法律ハ前四種ノ場合ノミヲ延期ト名ツケ最後ノ場合ニハ特ニ之ヲ猶豫ト稱ス故ニ延期トハ已ムコトヲ得サル期限ノ延長ヲ謂ヒ猶豫トハ恩惠ニ出ツル期限ノ延長ヲ謂フカ如ク思惟セラルレトモ恐クハ確然タル區別ヲ爲シ難シ唯法律上ノ結果トシテ異ナル點ハ延期ノ場合ニハ尚ホ抽籤ノ方法ニ依リテ徴集スルモ猶豫ノ場合ニハ抽籤ノ方法ニ依ラスシテ直ニ徴集スルニ在リ

第三志願兵

第三　志願兵

志願兵ノ種類

三八二　志願兵トハ本人ノ願ニ依リ一般ノ徴兵法ニ依ラスシテ徴集セラルヽ兵員ニシテ分チテ通常志願兵及一年志願兵ノ二種トス

(甲)通常志願兵

通常志願兵ハ滿十七歳以上二十歳未滿ノモノヽ志願ニ依リテ現役ニ服セシムルモノニシテ陸軍志願ト海軍志願トニ於テ其ノ規則ヲ異ニス陸軍志願兵ニ付キテハ唯一般徴兵法ト身體檢查規則ヲ異ニスルノミ(三十二年陸軍省令第六號陸軍志願兵身體檢查規則)海軍志願兵ニ關シテハ明

治三十二年勅令第七十一號海軍志願兵徴募規則アリ兵員ノ種類ニ依リテ其ノ年齢定限ヲ異ニス尚ホ徴募細則(二十二年海軍省令第五號)身體檢查規則(同海軍省達第百八十五號)等アリ就キテ觀ルヘシ

(乙)一年志願兵

(乙)一年志願兵　一年志願兵ハ陸軍ニノミ之ヲ設ケ特殊ノ壯丁ニ限リテ之ヲ許シ特別ノ教育ヲ授ケ現役滿期後勅令ニ一定セル年限內豫備役後備役ニ服セシム即チ左ノ二種ニ該當スル壯丁ハ此ノ特例ヲ適用セラルヽコトヲ得ルモノトス

(一)官立學校(小學校及撰科等ノ別科ヲ除ク)府縣立師範學校中學校及文部大臣ノ認可ヲ得タル公立又ハ私立ノ學校卒業證書ヲ有シ若クハ陸軍試驗委員ノ試驗ニ及第セシモノ(滿十七歲以上二十六歲未滿ニシテ官立府縣立師範學校卒業證書ヲ有シ官立公立小學校ノ教職ニ在ルモノハ官費ヲ以テ六週間現役ニ服セシムノ特例アリ)

(二)學術修業ノ爲メ外國ニ留學スルモノニシテ陸軍試驗委員ノ試驗ニ及第セシモノ

第四　徴兵事務

三八三　國家常備ノ兵額ヲ定ムルハ憲法上天皇ノ大權ニ屬シ臣民兵役ノ義務ハ憲法上法律ノ定ムル所ニ依ル而シテ其ノ法律ノ定ムル所ニ依リ毎年常備兵額ニ必要ナル兵員ヲ徴募スルハ行政上ノ職分ニ屬ス故ニ軍事行政ノ主タル部分トシテ此ニ徴兵事務ヲ解說セサルヘカラス(二十九年勅令第百十二號徴兵事務條例)

徴兵區

徴兵事務ノ管轄ヲ定ムルカ爲メニ全國ヲ徴兵區ニ分ツ徴兵區專ラ軍隊編制ノ管區ヲ本トシテ師管及聯隊區又ハ警備隊區ノ區域ニ從フ聯隊區及警備隊區ハ更ニ之ヲ徴募區ニ分ツ徴募區ハ郡又ハ市ヲ以テ一區トシ數郡ニシテ一郡役所ヲ置クモノハ數郡ヲ併セテ一區トシ一市ニシテ二聯隊區ニ分屬スルモノハ各別ニ之ヲ一區トス

徴兵官

徴兵事務ヲ行フ權職アル者ヲ徴兵官トシ軍務官ト普通行政官トヲ以テ之ヲ組織ス分チテ總理徴兵官、師管徴兵官、聯隊區徴兵官、警備隊區徴兵官及聯隊區聯合徴兵署徴兵官トシ總理徴兵官ハ內務大臣及陸軍大臣ヲ以テ之ニ充テ全

國ノ徵兵事務ヲ統轄シ師管徵兵官以下ハ各管區ノ長官及地方行政官ヲ以テ之ニ充ツ尙ホ此ノ外各徵募區ニ徵兵參事員ヲ置キ郡市名譽職參事會員ヲ以テ之ニ充ツ

兵員ノ配賦

徵募準備

每年徵集スヘキ現役兵及補充兵ノ員數ハ勅裁ヲ經テ陸軍大臣之ヲ定メ各師管ニ配賦シ順次ニ各徵募區ニ至ル其ノ配賦ハ壯丁ノ總數ヲ標準トシテ之ヲ定ムル故ニ徵募標準トシテ壯丁名簿ノ調製ヲ必要トス每年一月ヨリ十二月マデニ滿二十歲ニ達スル者ハ其ノ年ノ一月一日ヨリ三十一日マテニ又徵集猶豫ニ當ル者ハ猶豫ノ事由止ミタルヨリ十四日以內ニ(戶主ニ非サル者ハ戶主ヨリ)本籍ノ市町村長ニ屆出サルヘカラス市町村長ハ每年戶籍簿ニ據リ徵兵適齡者ヲ取調ヘ屆書ニ照較シテ壯丁名簿ヲ作リ二月十五日マテニ(町村ニ於テハ郡長ニ差出ス)前年假決ノ諸名簿ト共ニ聯隊區徵兵署又ハ警備隊區徵兵署ニ差出ス

身體檢查

身體檢查ハ兵役ノ適否ヲ定ムルカ爲メニ行フ所ノ技術上ノ事務ニシテ聯隊區徵兵署又ハ警備隊區徵兵署ニ於テ之ヲ行ヒ聯隊區司令官又ハ警備隊區司令官ハ其ノ檢查ヲ監督シ兵種ノ選定ニ任ス若シ徵兵適齡ノ屆出ヲ爲サス又ハ正當ノ理由ナクシテ身體ヲ毀傷シ疾病ヲ作爲シ其ノ他詐僞ノ所爲ヲ爲シタル者ハ一定ノ刑罰ニ處セラル

抽籤

身體檢查ニ合格シタル壯丁ハ徵集順序ヲ定ムルカ爲メ各徵募區ニ於テ體格ノ等位及兵種ヲ分チ抽籤ヲ行フ抽籤終ルトキハ聯隊區司令官又ハ警備隊區司令官ハ配賦ノ兵員ニ應シテ現役兵徵募及補充兵編入ノ處分ヲ爲ス此ノ如クニシテ徵募事務終ルトキハ聯隊區司令官又ハ警備隊司令官ハ師團長ニ師團長ハ陸軍大臣ニ報告シ陸軍大臣ハ全國徵兵表ヲ作リテ奏上ス尙ホ徵募事務ノ各段落ヲ成ス每ニ徵兵官ハ一定ノ名簿ヲ作リテ證明ノ方法ヲ設ケサルヘカラス

事務ノ終結

裁決

徵兵事務執行ニ關シテ事實ヲ審査シ又ハ法律ノ適用ヲ定ムルカ爲メニ裁決ノ制アリ裁決ヲ分チテ假決及終決トシ假決ハ徵集ノ延期及猶豫ノ事ヲ裁決シ終決ハ現役兵徵募、補充兵編入、要員超過、徵集免除及兵役免除ノ事ヲ裁決ス

徴集ノ延期猶豫及免除並ニ兵役免除ニ關スル裁決ハ聯隊區徴兵官又ハ警備隊區徴兵官之ヲ爲シ其ノ他ノ裁決ハ其ノ區ノ司令官之ヲ爲ス家族自活ノ道ヲ失フカ爲メニ徴集ヲ猶豫セラルヽ場合ノ裁決ニ對シテハ上級徴兵官ニ訴願シ順次ニ總理徴兵官ノ終決ヲ求ムルコトヲ得而シテ徴兵裁決ニ對シテハ一切行政裁判所ニ出訴スルコトヲ得ス

徴發ノ意義

第三節　徴發

三八四　徴發トハ戰時又ハ時變ニ際シ若クハ平時ニ於テ演習及行軍ヲ行フカ爲メニ陸軍又ハ海軍ノ全部又ハ一部ヲ動カスニ當リ之ニ必要ナル軍用品ヲ徴收スルモノニシテ主トシテ動產ノ上ニ行ハルヽ一種ノ公用徴收タリ蓋シ一個人ハ國民ノ義務トシテ一定ノ兵役ニ服スヘキモノナルコトハ既ニ前節ニ說ケリ徴發ハ兵役ノ義務以外ニ尙ホ國民ニ負ハシムルニ一ノ軍事上ノ義務ヲ以テスルモノナリ唯其義務ノ性質上偏重ニシテ國民一般ニ亘ルニ非ス又一時ノ必要ニ出テヽ永久不變ナルニ非ス故ニ法律ハ一般ノ公用徴收ニ於ケルト同シク損失賠償ノ方法ニ依リテ國民ノ負擔ヲ平均ニセムコトヲ計レリ

第一徴發權ノ所屬

現行法ハ明治十五年布告第四十三號徴發令ニ依ル該令ニ依レハ徴發ニ關スル規則ハ左ノ諸項ニ分チテ說明スルコトヲ得

第二徴發區

第一　徴發權ノ所屬

徴發ヲ行フニハ陸海軍官廳ノ徴發書ヲ以テス其ノ徴令書ヲ出スノ權限ヲ有スルモノハ陸海軍大臣、特命司令官、師團長、旅團長、鎭守府長官、艦隊司令官其ノ他徴發令第三條ニ列記スルモノトス

第二　徴發區

徴發ハ一私人ニ對シテ直接ニ之ヲ行フニ非スシテ徴發スヘキ物ノ種類ニ依リ豫メ徴發區ヲ定メ各徴發區ニ對シテ之ヲ行ヒ各徴發區ハ其ノ區內ニ現在スルモノニ對シ便宜ノ方法ヲ豫定シテ徴發ヲ課スルノ手續ヲ採ル故ニ宛モ租稅ノ一種タル分配稅ノ徴發ニ類セルモノアリト雖モ其ノ一定ノ方法ヲ以テ賠償スル點ヨリ考フレハ固ヨリ現品賦課ノ租稅ニ非サルコトハ論ヲ俟タス徴發令第四條ニ依レハ徴發區ノ設定ハ主トシテ地方行政區劃ニ依リ船舶

及瀛車ヲ徵發スル場合ニハ船舶會社及鐵道會社モ亦徵發區ニ準スルコト、爲レリ

第三徵發ノ目的物

第三　徵發ノ目的物

徵發スヘキ物ノ種類ハ第十二條、第十三條ニ列記セラルル其ノ種類ハ徵發區ノ長依リテ分カルヽ所ナルコトハ前ニ述ヘタルカ如シ第十三條ハ一般ノ場合ニ於ケル徵發ノ目的物ヲ示スコト左ノ如シ

一　米、麥、秣、芻、鹽、味噌、醬油、漬物、梅干及ヒ薪炭

是ヲ府縣ノ負擔ト定ム

二　乘馬、駄馬、駕馬、車輛其他運搬ニ供スル獸類及ヒ器具

三　人夫

右二項ハ郡ノ負擔ニ歸ス

四　宿舍廐圈及ヒ倉庫

五　飮水石炭

六　船舶

七　鐵道瀛車

八　演習ニ要スル地所

九　演習ニ要スル材料器具

右諸項ノ中六、七ハ各會社ノ負擔ニ歸シ其ノ他ハ市町村ノ負擔ニ歸ス

第十三條ハ特ニ戰時及事變ニ際シテノミ徵發スヘキ物ヲ掲ケ平時ノ演習及行軍ニハ之ヲ徵發スルコトヲ許サス而シテ其ノ徵發區ハ常ニ市町村ト定メラレタリ

一　造船所、工作所及ヒ軍事ノ工作ニ要スル器具

二　職工、鑛夫及ヒ洗濯人ノ類

三　被服、裝具、草鞋、兵器、彈藥、船具、寢具、藥劑、治療器械及ヒ繃帶具

四　水車搗舂ノ類

五　病院

尙ホ徵發ノ免除及徵發ノ方法竝ニ徵發物使用ノ制限等ハ第十四條以下數條ニ細定セラルル就キテ看ルヘシ

第四賠償ノ方法

第四　賠償ノ方法

賠償ノ方法ハ第三十一條乃至第五十條ニ規定セラル通則トシテハ平時ト戰時若クハ事變ノ際トヲ問ハス徵發ノ時々毎徵發區ニ一括シテ之ヲ拂渡ス但戰時若クハ事變ニ際シ紛擾ノ爲メ延滯シテ三个月ヲ超ユルトキハ年六分ノ割合ヲ以テ利息ヲ附ス尙ホ其ノ詳細ハ各本條ニ參照スヘシ若シ夫レ徵發物ヲ差出場所ニ輸送スルハ徵發區ノ義務ニ屬シ其費用ヲ賠償セサルモノトス

第四節、軍事ノ必要ニ由ル禁止及制限

第四節　軍事上ノ必要ニ由ル禁止及制限

軍事ノ機密ヲ保護シ國防ノ施設ヲ完クスルカ爲メニ法律ハ種々ノ禁止及制限ヲ設ク軍事ノ機密ヲ保護スルニハ軍機保護法(三十二年法律第百四號)アリ專ラ軍事ノ機密ヲ漏洩スル所爲ヲ罰ス故ニ刑法ノ特別法トシテ說明スヘキモノニシテ此ニ論スルノ限ニ在ラス國防ノ施設ヲ完クスルカ爲メニ一定ノ地域ニ一定ノ行爲ヲ禁止若クハ制限スルハ軍事ノ行政ニ屬シ余輩ノ研究ノ範圍ニ入ル「其ノ禁止及制限ヲ定メタルモノヲ要塞地帶法(同年法律第百五號)トス

要塞地帶及其ノ區域ノ區分

要塞地帶ニ於ケル禁止及制限

第一地帶

三八五　要塞地帶トハ國防ノ爲メニ建設シ若クハ豫定シタル諸般ノ防禦營造物ノ周圍ノ區域ヲ謂フ其ノ區域ハ既設若クハ豫定ノ防禦營造物ノ各突出部ヲ連結スル線ヲ基線トシ此ノ線ヨリ外方一定ノ距離ヲ以テ成ル要塞地帶ハ陸地ト海面トヲ問ハス其ノ距離ノ長短ニヨリテ三區ニ區分シ其ノ各區ノ幅員ハ陸軍大臣之ヲ定ムルヲ原則トシ海軍ノ防禦營造物ノ地帶若クハ軍港要港又ハ海軍用地ト關聯スル場所ニ於テハ陸海軍大臣ノ協議ヲ以テ之ヲ定ム各區域ヲ分ツ標準ハ左ノ如シ

第一區　基線ヨリ測リ二百五十間以內及基線ト防禦營造物トノ間ノ區域

第二區　基線ヨリ測リ七百五十間以內

第三區　基線ヨリ測リ二千二百五十間以內

此ノ標準ニ依リテ定マリタル要塞地帶ニ於テハ一定ノ行爲及土地水面ノ使用ヲ禁止若クハ制限ス其ノ禁止及制限ハ或ハ地帶一般ニ關スルモノアリ或ハ特定ノ區域ニ關スルモノアリ

第一地帶一般ニ關スル禁止及制限

一般ニ關スルモノ

(一)要塞地帶內並ニ地帶外一定ノ區域(第三區ノ境界線ヨリ外方三千五百以內)ニ於ケル水陸ノ形狀ヲ測量、撮影、摸寫、錄取スルコト

(二)要塞地帶內ニ入リ兵備ノ狀況其ノ他地形等ヲ視察スルコト

(三)堆土開鑿等地表ノ高低ヲ永久ニ變更スル土工並ニ溝渠、鹽田、排水、灌水、公園、育樹場、竹木林、菓園、桑茶畑、耕作地ヲ新設又ハ變更スルコト

(四)堤防、運河、道路、橋梁、鐵道、隧道、永久棧橋ヲ新設若クハ變更スルコト

以上諸種ノ行爲及事業ニ付キテ(一)及(三)ノ場合ニハ要塞司令官ノ許可ヲ要シ(二)及(四)ノ場合ニハ陸軍大臣ノ許可ヲ要ス(二)ノ場合ノ行爲ハ之ヲ禁止シ要塞司令官ハ其ノ行爲ヲ爲ス者ト認ムルトキハ之ヲ地帶外ニ退去セシムルコトヲ得

第二特定ノ區域ニ關スルモノ

第二特定ノ區域ニ關スル禁止及制限。

(一)第一區ニ於テハ不燃質物ヲ以テ築造スル家屋、倉庫及不燃質物ヲ以テ築造スル高サ二尺以上ノ諸般ノ築造物(金屬造、煉瓦造、石造、土造等)並ニ窖室及固定竈爐ノ新設ハ禁止シ埋葬地、水車、風車、井、生垣及木造ノ園牆、容易ニ他ニ移動スヘカラサル器械器具ヲ備フル家屋並ニ不燃質物以外ノ物ヲ築造スル家屋

許可ヲ得ル手續

倉庫ノ新設、水面ニ於テスル漁獵、採藻、艦船ノ繫泊、土砂ノ堀鑿ハ要塞司令官ノ許可ヲ要ス

(二)第二區ニ於テハ不燃質物ヲ以テ築造スル家屋、倉庫及不燃質物ヲ以テ築造スル高サ三尺以上ノ諸般ノ築造物並ニ埋葬ノ新設ハ要塞司令官ノ許可ヲ要ス

(三)第一區ニ於テハ高サ五尺、第二區ニ於テハ高サ八尺以上不燃質物及石炭類ヲ累積シ第一區ニ於テハ高サ一丈、第二區ニ於テハ高サ一丈二尺以上薪炭及竹木材ヲ累積スルニハ要塞司令官ノ許可ヲ要ス

或ル禁止又ハ制限ニ違背シタル者ノ義務

許可ヲ得テ爲スコトヲ得ル行爲及事業ニ關シテ其ノ許可ヲ得ムトスル者ハ法律命令ニ別段ノ規定アル場合ノ外ハ所轄市町村、體ヨリ出願スル場合ノ外ハ府縣、郡、市町村、水利組合其ノ他公共團(要塞地帶法施行規則)禁止若クハ制限ニ違背シテ新設、改築、增築、變更シタル築造物又ハ累積物等ハ期限ヲ定メテ之ヲ除去セシメ地形ノ變更ニ係ルモノハ之ヲ復舊セシメ期限內ニ除去復舊セス若クハ終了スルノ見込ナク又ハ其ノ