

主 權 論

ON SOVEREIGNTY

教 授

副 島 義 一

PROF. G. SOEJIMA

1924

主 權 論

副 島 義 一

主權ハ國家最高ノ權力ナリ。凡ソ權力ハ各種ノ團體ニ屬シ、又團體ニ於テハ各種ノ部分ニ依テ行ハル。從テ權力ニハ階級アリ、高下ノ差異ヲ生ズ。其最高級ニ在ル者ガ即チ主權ナリ。然ルニ主權ノ淵源、内容、性質及其主體ニ付テハ古來種々ノ説明アリ。今其ノ來歴ヲ略述スベシ。

第一 古代

希臘ニ於テハ未ダ主權ノ思想起ラズ。羅馬ニ於テハ稍其傾向ヲ生ゼリ。羅馬ノ〔シセロ〕(cicero) ハ、國家ノ權力ハ畢竟人民ノ權ヨリ出ヅ。國體ノ中ニ於テ君主制ハ統一的ノ標本トシテ最良ノモノナレドモ、其ノ統治ノ權ハ人民ヨリ傳ヘラレタルモノナリ。共和國ニ於テハ元ヨリ人民ニ主權アリト云ヘリ。

此ノ說ニヨレバ〔シセロ〕ハ人民主權ノ思想ヲ有シタルナリ。但シ氏ハ、人民トハ投票權又ハ議決權ヲ有スル市民ノ總計ナリトシ、未ダ國家主權ノ考ヘニハ到達セザリシナリ。羅馬法學者モ亦、羅馬人民ハ主權者ナリトシ、而シテ羅馬市民ノ總體ヲ國家トセルユヘ、是レ國家主權說ナリト謂フベシ。然レドモ羅馬法學者ハ單位ノ人民總體タル國家ハ權利主體ナリトシ、人民議

會ハ羅馬人民ヲ代表シテ最高ノ權力ヲ行フモノトセルモ、此ノ人民議會ハ之ヲ國家機關トセズ、唯國家ニ屬スル權ヲ行フタメニ法律上ノ委任ヲ受ケタルモノナリトセリ。其後、人民議會ハ消滅シ元老院及執行首長ガ人民議會ニ代リテ統治作用ヲ爲シ、總ベテ人民議會ノ權ヲ自己ニ吸收シ國家ヲ代表スルモノト爲レリ。而シテ羅馬法學者ハ、此等ノ元老院及執行首長ハ之ヲ國家機關トセズ、後見ト同一視セリ。

次デ執行首長プリンチエプス即統治者ハ、獨リ國家ノ代表者ト爲リ、羅馬皇帝シテ立法權及執行權ヲ其ノ掌中ニ握リ、全ク人民議會ノ地位ヲ相續シテ最高ノ地位ヲ有スル主權者ト爲リ〔皇帝ハ法ニ拘束セラレズ〕トノ元則モ生レタリ。當時國家觀念未ダ精確ナラズ、國家ト機關ノ地位ガ分明ナラザルニ由リ、國家主權ハ君主主權ト混合セラレ、遂ニハ國家主權ハ忘却セラレ君主主權ノミ主張セラレ、ニ至リタリ。然レモ此ノ兩觀念ハ永ク後世ヲ支配シタリ。

第二 中古ニ於ケル君主主權說并人民主權說ノ發生

中古ニ於テハ主權說ノ萌芽ヲ生ジ、殊ニ十二世紀以來ハ君主主權說ガ常ニ唱ヘラレタリ。此ノ主權說ニ於テハ一人ノ統治者タル君主ヲ以テ絕對權ノ全能ノ掌握者ト爲シ、君主ノ權ハ概念的普遍的ナリ、殊ニ最高ノ權力ニシテ制法ノ上ニ立ツモノナリ、其本質ハ不可讓與的、不可分的、非時效的ノモノナリ、下級ノ權力ハ皆主權ノ委任ニヨリ生ズトセリ。此ノ君主全能權ノ思想

ハ羅馬法皇ノ全能權ノ思想ヨリ傳來セルモノニシテ、君主ノ絕對權ハ之ヲ plenitudo potestatis ト云ヒ君主ハ Cäsar ナリト言ヘリ。又統治者ハ人民總體ノ上ニ在ル神ヨリ與ヘラレタル全權ノ掌握者ナリ、總體ニ對シテハ統治者ハ獨立ノ權力範圍ヲ有スル主體ナリ、統治者ハ團體ノ上ニ立チ、外ニ在ルモノナリ、猶神ガ世界ノ上ニ立チ、牧者ガ畜類ノ上ニ立ツ如シ、君主ノ國家ニ對スルノ地位ハ、神ガ世界ニ對スル地位ト相比スベキモノナリ、殊ニ統治者タル君主ハ神ノ代理者トシテ準神ノ地位ヲ有スルモノナリト言ヘルモノモアリタリ。然レモ中古ノ絕對說ハ寧ロ例外的ナリ。一般的ニハ君主ヲ主權者ナリトスルモ、猶其ノ義務及制限ハ之ヲ承認セリ。即チ其ノ地位ハ制限的ノ權 (potestates limitata) ヲ有スルニ過ギズトノ考ハ常ニ主張セラレタリ。

君主ニ對スル制限ノ思想ハ、人民團體ノ總體ガ之レト對立關係ニ立ツニ由リテ生ズ。國家ハ他ノ人格ニ對立シ、國權ニハ堅キ法制限アリ、而シテ君主ハ此ノ國權ヲ掌ルモノナルユヘ、君主モ亦制限ヲ受クルコトニ爲ルナリ。且ツ君主ノ地位ハ職務ナリトノ思想モ亦生ゼリ。蓋シ君主ト總體トノ關係ハ、交互ノ權利義務ノ關係ナリ。此ノ兩者ハ政治上ノ主體ニシテ、此ノ兩者相結合シテ始メテ有機體ノ全物ヲ形成ス。此ノ總體內ニ於テ人民各個人ハ總ベテ君主ニ對シ、交互ノ法律關係ニ立ツ。故ニ統治ノ關係ハ、唯權利ナルノミナラズ、亦義務ナリ、統治ノ職分ハ大ナル公ノ職務ナリ。從テ統治者ノ權力ハ絕對的ノモノニア

ラズ、其ノ目的ニ由テ拘束セララル。統治者ノ責務ハ共同ノ安全、平和、正義及自由ノ進歩ニアリ。若シ此ノ義務ニ違反スルコトアラバ即チ正君主ニアラズシテ僭竊ノ君主ナリト言ヘリ。

其後、君主ト人民總體トハ互ニ相竝立シ、最高ノ權力ハ此ノ兩者ノ一致ニヨリ生ズトノ折中説モ行ハレ、君主主權ハ之ヲ國家主權ニ轉置スルモノアリ。又國體ノ如何ニ拘ラズ、君主國ニ於テモ共和國ニ於テモ、統治者ハ即チ主權者ナリトシ、主權ハ必ズシモ君主特有ノ性質ニアラザルコトヲ認ムル者モ生ズルニ至レリ。

中古ニハ君主主權ノ思想ノ外ニ人民主權ノ思想亦興起セリ。此ノ人民主權ノ思想ハ其根柢深ク、統治權淵源ノ問題ニ關連シテ生シタリ。

既ニ古代ノ一般觀念ニ於テモ、世俗の統治ノ淵源ハ人民意思ニ在リトセリ。既ニ寺院派ノ説ニ依レバ、自然狀態ニ於テハ神法及自然法生ジテ財產共同制及自由平等ノ主義ガ行ハレタリ。然ルニ所有權制及統治權ノ生ジタルハ、是レ罪業ノ結果ナリ。故ニ統治ノ權力ハ人爲ノ法ニ基ヅケルナリ。殊ニ篡奪ノ不正當ノ統治ニ對シテモ人民ガ任意ニ之ニ服従スレバ、則チ此ノ統治ハ人ノ意思ニ由ルモノニシテ、茲ニ其ノ存在ノ適法ガ發見セララル、ナリト言ヘリ。其他ノ諸學者モ、人民ノ服従ノ契約ハ、自然ノ本能ト需要充足ノ爲トニ由リ生ズ。是統治者ノ存在ヲ有スル所以ナリ。自由ノ人民ハ支配者ヲ任意ニ自己ノ上ニ戴キ得ルナ

リト言ヒ。Nicol. Cus モ凡ベテ寺院及國家ニ於ケル權力ハ、神及人ヨリ出ヅ、殊ニ實質上ノ權力ハ人ノ任意ノ服從ニ由リ其ノ基礎ヲ得、又其精神力ハ神ニ由リ賦與セララルモノナリ、或團體ガ一個ノ心靈ノ作用ノ如ク、決定ヲ爲シ得ル時ハ是單ニ人ナルノミナラズ、既ニ神明ナリト言ヘリ。且ツ世俗的ノ最高ノ權力ガ人民ノ意思ニ基ヅクモノナルコトハ〔ユスチニアン〕法典及註釋學者モ亦之ヲ證明セリ。

故ニ凡ベテ統治ノ法律上ノ原因ハ、被統治者總體ノ任意及契約上ノ服從ニ在リト爲スコトハ、是レ當時ノ哲學上ノ元則ナリキ。若シ暴力的ノ征服又ハ篡奪ニ由リ、統治ヲ生ズルトキハ、人民ノ默示又ハ明示ノ諾意ニヨリ、追加的の事後的ニ之ヲ正當視スルナリ。羅馬人が世界ヲ征服シタルモ、被征服者ノ暗黙ノ諾意、追加的ノ服從意思ニヨリ之ヲ適法視シタルナリ。Ocammoモ亦人民ノ多數決ヲ以テ君主制ヲ構成シ得ルト爲セリ。是レ社團法ノ應用ナリ。蓋シ自然狀態ノ原始時代ニハ財產共同制ニ依リ社團ヲ形成シタルニ由ルナリ。

統治ノ權力ハ人民ノ意思ニ淵源スト云フトキハ、一たび正當ノ統治者生ジ權力移轉シタル後ニハ、人民總體ハ之ニ對シテ如何ナル地位ニ在ルヤ。之ニ付キ兩説アリタリ。

第一ノ論者ハ曰ク、權力ノ移轉ハ確定的ノ讓渡ナリ。人民ハ凡ベテノ權力ヲ拋棄シ、君主ノ下ニ服從スルコトニ爲リ、人民ハ既ニ立法權ヲ有セザルナリ。故ニ此讓渡ハ決シテ之ヲ取戻ス

コトヲ得ズ、人民ハ決シテ君主ヲ退クルコトヲ得ズ、人民ハ國王ヲ立テタルモ再ビ之ヲ退位セシムルコトヲ得ズ、何トナレバ一たび表示セラレタル人民ノ意思ハ既ニ〔必要〕ニ變ジタレバナリト(十七世紀ノ〔ホップス〕ノ説ハ此ノ説明ニ其根據ヲ有ス)。

第二ノ論者ハ曰ク、此ノ讓渡ハ唯職務及使用ノ許與ナリ。統治ノ原權ハ依然トシテ人民ニ留保セラル。故ニ人民ハ君主ノ上ニ立テ統治權ヲ取戻スコトヲ得ルナリト(十八世紀ノ〔ルツウ〕ノ説ハ此説明ニ其ノ根底ヲ有ス)。

第一ノ論者ハ統治者タル君主ハ、人民ノ首長 (major populo) ナリ、眞ノ最高者 (superior) ナリ、固有ノ統治權 (Imperium) ヲ有スル主權者ナルコトヲ決論セリ。然レモ統治者主權ハ服從契約ニ由テ生ジ、國家的法律關係ハ人民總體ト統治者トノ間ノ契約關係ナリトスルトキハ、人民總體モ統治者ニ對立シテ其固有權ヲ有スルコトヲ認メザルベカラズ。從テ又統治者ヲシテ其ノ統治ノ義務ヲ盡サシムベキ堅固ナル權利ヲ有シ、加之國家政治ニ參與スベキ働作的ノ權ヲモ有スベシトノ決論ヲセザルベカラズ。猶 Suarez ハ統治契約ハ其實ハ人民主權ノ眞ノ讓渡ナリ。從ツテ統治者ガ主權者ナリ。然レドモ人民ハ任意ニ其ノ主權ヲ留保シ得ルヲ以テ、制限的ノ統治者主權モ亦之ヲ創立シ得ベシ。又國家ノ性質上統治者ハ制法及永存ノ民權ニ依リ拘束セラルベシト云ヘリ。

第二ノ許與說ヨリハ全く人民主權說ガ生ズ。此ノ説ニ從ヘバ

人民ハ唯君主ニ最高權ノ實行ヲ許與シタルノミ、從テ人民ハ君主ニ對シ永續シテ主權ヲ有ス。如何ナル國體ニ於テモ、眞ノ主權者ハ人民ナリ。總體ハ君主ト竝立シ且ツ立法權ヲ有シ、絶ヘズ統治者ノ權利ノ實行ヲ監督ス。統治者ノ義務違反ノ場合ニハ之ヲ裁判シ又退位セシムルコトヲ得ベシ。然レモ統治者ガ契約ヲ尊重シ義務ヲ守ル以上ハ、統治者ノ權ハ堅ク之ヲ承認セザルベカラズト云ヘリ。

此ノ如キ理解法ニ依ルトキハ、君主ト共和國ノ首長トノ間ニハ、實質上ノ差異ハ全ク存在セザルコトニナルベシ。猶 Padua 云ク、主權者ハ立法者ナリ、立法者ハ必要的ニ人民ナリ、參政權ヲ有スル公民ノ總體又ハ多數ナリ、公民ハ其集會又ハ其ノ選舉シタル代表者ニ依リ其ノ主權ヲ實行ス。故ニ人民意思ハ國家作用ノ根本ナリ。立法權ニ依リ國家關節ノ秩序モ立テラレ、官職モ分配セラレ、部分ト全物トノ連絡モ保タレ、統治者ノ主體モ其ノ作用ノ範圍モ定メラル。統治者ハ唯全物中ノ一部分ニシテ全物ノ下ニ立テ法律ニ拘束セラル。但全物タル總體ハ統治者ニ依リ行爲スルモノナルユヘ、統治者ノ作用ハ總體ノ意思ニ合スルコトヲ務メザルベカラズト。Cues ノ人民主權說ニ云ク、凡ベテ地上ノ權ハ被統治者ノ任意ノ一致ニ由テ生ズ。元來ハ神ガ本主ナリ。被統治者ノ總體ハ、神ヨリ其精神ヲ稟受シ、神意ヲ表示スルノ機關ナリ。服從者ガ任意ニ契約ヲ爲スハ、統治ガ神ニ出源スルコトヲ告白スルモノナリ。司法及行政ハ總體又ハ多

數者ノ選舉又ハ委任ニ基キ生ズ。統治者ハ總體ノ權ノ管理者ナリ。總意思ノ代表者トシテ設定セラレタルモノナリ、共同ノ人^{ベル}格ナリ。但立法ハ必要上總體ニ留保セラルベシ。法律ノ拘束力ハ、拘束セラル、モノ、明示又ハ默示ノ承認ニ基キテ生ズ。故ニ統治者モ亦法律ニ服從セザルベカラズ。其權内ニ於テハ司法及行政ヲナスモ、其越權ノ場合ニハ退位ノ制裁ヲ受ケザルベカラズト。

斯ノ如ク十五世紀中ニハ諸學者間ニ人民主權ノ思想行ハレテ以テ君主主權ニ對抗セリ。而シテ是レ遂ニ革命時代ノ變動ヲ惹起ス遠因ト爲レリ。

然レモ中古ニ於テハ、主權ハ法ニ對シテハ決シテ之ヲ全能ノモノトセズ、自然法ニ制限セラル、モノナリトセリ。又他ノ主體ノ國權參與ノ權ヲ排斥セズ、君主主權論者モ人民總體ノ政治權ヲ認メ、人民主權論者モ統治者ノ統治權ヲ承認セリ。從テ國家ガ立憲制ノ色彩ヲ帶ビ、混合制ト爲ルモ反對スルコトナク、主權ノ制限、權力ノ分割モ亦認メラレタリ。但結局ハ國家的要素ノ中ニ於テ、或者ガ最高權ノ主體ナリトシ、疑ノアル場合ニハ此ノ或者ガ國家ヲ代表スルモノナリトセリ。其他主權ハ最高ノ權ナルユヘ、種々ノ高權ハ主權ノ中ニ包含セラレ、課稅高權警察高權軍事高權等皆主權ニ屬シ、寺院ノ權モ亦國家主權ノ中ニ屬スルモノナリト理解セラレタリ。

中古ノ人民主權說ハ寺院及國家ニ關スル劇シキ論争ノ導火線

トナリ、宗教改革ニモ多大ノノ影響ヲ及ボシタリ。而シテ近世ノ制度ノ改革ニ大ナル功績ヲ奏シタリ。

第三 近古及近世ニ於ケル主權ノ主體并性質ニ付テノ爭議

十六世紀ニ於テハ一般ノ學說トシテハ君主主權ノ說ガ行ハレ、法學者モ多クハ之ヲ固守セリ。但シ宗教改革ノ影響ニ依リ、主權ノ意義及内容ハ大ニ制限セラレ、統治ハ官職ノ性質ヲ有シ義務ヲ伴フモノトシ、且主權ハ憲法及法律ニ拘束セラル、モノトセリ。

然ルニ伊太利ノ〔マキアウヘリー〕ハ大ニ主權ノ意義ヲ高メ、國家ヲ統治スル爲メニハ、君主ニ權力ヲ集中シ、又之ヲ強大ニセザルベカラズ、君主ハ何事ニ付テモ自己ノ意思ヲ以テ實行シ得ル權力ヲ有セザルベカラズト論ゼリ。殊ニ佛蘭西ノ〔ボードン〕ハ主權ノ内容ニ付キ時期ヲ爲スベキ説明ヲナセリ。氏ハ主權ニ *Souverainetet* 又ハ *jus majestatis* ノ名稱ヲ附シテ曰ク、主權ノ本質ハ時間的、事物的ノ制限ヲ受ケズ、憲法又ハ法律ニ依リテ拘束セラレズ、又時効ニ罹ルコトナシ、主權ノ要素ハ之ヲ分離シ、分割スルヲ許サズ、主權ノ掌握者ハ個人ナルモ集合人ナルモ、共ニ單位ノ統治者タルベシ(是レ立憲制ノ思想ト相反スルモノナリ)。國體ニハ絶對民主國、絶對貴族國、及絶對君主國ノ三種アルベシ。此ノ中絶對君主國ガ尤善良ナルモノナリ。混合國體ハ主權不可分ノ元則ニ反スルモノナリ。制限君主國ニハ名ノミ君主アリテ、其ノ實ハ人民ガ主權者ナリ。眞ノ君主ハ主

權ヲ完全ニ永續シテ無條件的ニ有スルモノナリ。人爲ノ法律ニ拘束セラレズ。國會ノ決議モ唯評議タルニ止マルノミ、君主ヲ拘束スル效力ヲ有セズ。君主ニ對シテハ各個人、社團及人民總體等ガ特別ノ存在ヲ有シ得ルコトナシ、皆其支配ノ下ニ屬スルモノナリ。君主ハ或暴虐ヲ行フモ人民ハ之ニ抵抗スル權ヲ有スルコトナシ。此ノ意味ニ於テ佛蘭西王國(當時ノ)ハ則チ真正ノ君主國ナリト(氏ハ「アリストテレス」ノ説明モ亦否認セリ)。但シ「ボーダン」ハ、私法ハ絶體主權者ニ對シテモ效力アリ、契約ハ主權者ヲ拘束ス、人ノ自由及所有ハ不可侵的ノモノニシテ主權者モ之ヲ承認セザルベカラズト云ヘリ。

猶「ボーダン」ノ説明ニ云ク、主權(最大級ノ權力)即チ最高ノ權力ハ、國家ノ最高權力ト國家内ニ於ケル最高地位者ノ權力トノ二意義ヲ有ス。但シ國家ノ最高權ハ他ノ國家ヲ支配スル世界的統治權ヲ意味スルモノニアラズ、唯外ニ對シテノ獨立及内ニ向テノ支配セラレザルノ權力ナルコトヲ意味ス。國家内ニ於ケル最高ノ地位者ノ權力ハ國權ノ全般ヲ自己ニ集中スルモノナリ。而シテ君主國ニ於テハ此ノ國家及國權ノ獨立ヲ争フニ際シ、其代表者トシテハ常ニ君主ガ作用シタルモノナリ。君主ハ外ハ羅馬法皇、羅馬皇帝ニ對シ、内ハ諸侯伯、地方團體ニ對シ、國家ノ爲メニ戰爭ヲ爲セリ。故ニ主權モ先ヅ之ヲ君主ニ歸屬セシメザルベカラズ。君主ハ共同團體タル國家ノ首長トシテ存立スルモノナルユヘ、國權ノ獨立ハ、首長タル君主ガ、公法上他ヨリ拘束

ヲ受ケズ、專制政治ヲ行フニ依リ保障セラル。國家ガ獨立ナルトキハ其權力モ亦絶對ナラザルベカラズ。從ツテ國權ハ最高絶對ノモノナラザルベカラズ。是レ主權ナリ。茲ニ主權ノ存スル國ハ絶對國ナラザルベカラズ。絶對國ノ君主ハ其ノ絶對權ヲ有シテ以テ國家ノ統一ヲ計ラザルベカラズ。國家ノ統一ヲ計ルニハ統治ノ權力ヲ君主ニ集中セザルベカラズト。此ノ説ハ「マキアウヘリー」ノ見解ト全く同ジ。而シテ遂ニハ國家主權ノ意義ハ漸次ニ忘却セラレタリ。爾來十七世紀ニ迄デハ、君主主權説ハ愈強大トナリ、國家ハ益之ヲ君主ノ人格ノ中ニ吸收シ、人民ハ君主ノ統治ノ目的物ト爲スニ至レリ。

又獨逸ノ「ボルニッツ」(Bornitz)モ曰ク、主權ハ概念上必要的ニ全物及普遍ノ第一者タラザルベカラズ。例ヘバ大洋ノ如シ。凡ベテ他ノ權力ヲ生ジツ、復タ再ビ之ヲ自己ニ集中スルモノナリ。主權ハ全ク之ヲ有スルカ、又ハ全ク之ヲ有セザルカ、二者其一ニ在ラザルベカラズ。例ヘバ圓形ノ如シ。若シ些少ニテモ缺ク所アラバ之レ主權ニアラザルナリト。此等ノ君主主權説ノ爲メニ、人民主權説ハ大ニ打撃ヲ受ケタルモ、宗教改革ニ次テ復タ興起シ來レリ。

殊ニ十六世紀ノ學徒「モナルコマツヘン」(Monarchomachen)ハ、君主ガ寺院ノ事ニ干涉スルコトヲ拒ム爲メニ、國權ヲ君主ノ手ヨリ奪ハンコトヲ計リ、人民主權説ヲ再興シタリ。

次デ「アルツジウス」出デ學理上ノ説明ヲ爲セリ、氏曰ク、人

民ハ主權者ナリ。最高權 (majestas) ヲ有スル第一者 (Superior) ナリ。双務契約ヲ以テ統治者ヲ設定セリ。人民ハ事務主人ナリ。但シ最高ノ權ハ人民直接ニ之ヲ行ハズ。其管理ヲ統治者ニ委任シ、統治者ハ其ノ委任ノ範圍内ニ於テ、獨立ノ權ヲ以テ事務ヲ行フベキモノナリ。而シテ人民ガ既ニ主權ヲ有スル以上、此ノ外ニ君主主權ナルモノ存スルコトナシ。故ニ國體ノ區別モ亦存スルコトナシ。唯政府ガ一人制又ハ多數制ニ依リ組織セラル、ニ從ヒ政體ノ區別ヲ生ズルノミ。斯ノ如ク人民權ハ、統治者權ノ由テ出ヅル淵源ナルユヘ、必要上最高ノ權ナリ。統治者ハ人民ニ依リ、又ハ人民ノ爲ニ存スルモノナルユヘ、人民ノ下位ニ立ツモノナリ。人民總體ハ任意ニ理性的ニ合意シテ統治者ヲ設定シタルモノナルユヘ、其ノ自由ヲ全然提供シ盡シタルモノニアラズ。此ノ契約ノ本質ヨリスレバ人民ガ主權ヲ有シ、其ノ主權ハ不可讓與的、不可分的、不罹時效的ノモノナリ、且ツ此ノ契約ハ全ク民法上ノ双務契約ト其形式ヲ同フスト。

蓋シ[アルツジウス]ハ、[ボ]氏ノ主權意義ヲ人民主權ニ轉用シ、人民主權ハ排他的、不共同的、永續的ノモノナリトシ、混合國體、國權分割ヲ拒絕シ、唯一ノ國體ヲ認メ、主權ハ不可讓與的ノモノナルユヘ、此人民主權ヨリ讓渡セラレタル統治者主權ナルモノ存在スル理由アルコトナシトシテ統治者主權ニハ反對セリ。[ズアレツツ]及[グロチユウス]氏等ノ主權制限ハ其ノ是認スル所ニアラズ。

唯[アルツジウス]ト[ボーダン]ト異ナル所ハ[アルツジウス]ハ法治國、憲法國ノ思想ニ從ヒ、絶對權ノ意義ヲ否認シ、最高ノ權力モ神法、自然法及憲法等ニ依リ拘束セラル。從テ主權者ニ對シテモ公法及私法ニ基ク人格ノ存在ヲ承認セルニアリ。且ツ一タビ適法ニ構成セラレタル權力ハ、其ノ制限内ニ於テハ人民ニ對シテモ亦不可侵ノ權ナリトセリ。是レ絶對人民主權ノ論決トシテハ例外ノ説明ナリト謂フベシ。

主權ノ意義ニ付テハ、[ボーダン]以來少シモ進歩セザリシガ英國ノ[ホップス]ハ其極點ニ迄進行セシメタリ。曰ク、主權ハ自然狀態ニ於テ、總ベテノ者ノ上ニ行ハレタル權力ノ殘物ナリ。自然狀態ヨリ傳來シ唯獨リ國權ノ中ニ殘留セル權力ナリ。其所持者ハ統治者ナリ(死スベキ神ナリ)。主權ハ總ベテヲ包括スル無責任、無制限ノ統治者權力ナリ。主權ハ人民ノ人格、所有權權利、良心、宗教等皆之ヲ吸集シ、如何ナル法律ニモ條約ニモ亦義務ニモ拘束セラル、モノニアラズ。又自己自ラノ外ニ裁判官ヲ有スルコトナキモノナリ。是レ如何ナル國體ニ於テモ更ニ異ナルコトナキ所ナリ。如何ナル國ニ於テモ、總ベテノ物ハ統治者權力ノ一點ニ集中セラル。他ノ權ハ皆統治者權力ヨリ出ザルモノハナシ。統治者權力ハ他ノ總ヘテノ權力ノ排他的ノ淵源ナリ。主權ノ前ニハ、如何ニ不同ノ人民各個モ亦團體モ無差別トナリ、無權ノモノトナル。如何ナル憲法モ主權者ヲ拘束スルヲ得ズ。若シ憲法ニ拘束セラル、主權者アラバ、既ニ是レ主

權者ニアラザルナリ。而シテ他ニ主權者ガ生ズルコトニナル。權力分割モ、混合國體モ主權ノ本義ト相容レズ(人民ハ國王ナクンバ個人ノ集合ナルノミ)。元ヨリ主權者ハ、公共ノ幸福ヲ達スルコトヲ務ムベキモノナルモ、其ノ何レガ公共ノ幸福ナリヤハ、主權者ノ自ラ決定スル所ニ由ルベキナリ。又主權ガ原契約ニ依テ生ズトスルモ、神授ニ依テ生ズトスルモ、主權ノ内容ニ差異アルベカラズ。加之人民主權モ此ノ主權ノ意義ト相戾ルモノニアラズ。何トナレバ元來ノ主權ヲ有スル人民ハ、選擇權ヲ有シ、或ハ直接ノ民主制ヲ立テ、自ラ無制限ノ統治者タルコトヲ得、或ハ其主權ヲ、全然且ツ不可取戻のニ、君主又ハ貴族ニ讓渡シテ、君主制又ハ貴族制ヲ立ツルコトヲ得レバナリト。

此ノ[ホツプス]ノ統治者主權ノ絶對説ハ、多數ノ謳歌者ヲ得タルモ、他ノ一方ニハ之ニ反對スル者モ亦少カラズ。[フーベル] (Huber) 曰ク、何レノ國ニ於テモ、主權ノ主體ハ統治者ナリ。然レドモ主權ハ絶對權ニアラズ。明示又ハ默示ノ契約ニ基キ拘束セラルベキモノナリ。又主權ハ單位不可分ナルモ、之ヲ共同ニ有スルコトヲ妨ケズ。國王、貴族、人民ノ三主體ニ共屬セシムルコトヲ得ベシ。又主權者ハ非主權的ノ要素トノ合意ニ拘束セラル、コトアリ、貴族制ノ君主國ノ如シ。又主權ハ多數ノ主體ノ有スル地方的ノ主權ニヨリ、組合的ニ所持セラル、コトアリ。獨逸國、波蘭土、ウヘネヂヒ等ノ如シト。[ライブニツ

ツ〕曰ク、凡ヘテ人類ノ生活關係ハ相對的ノモノナリ。故ニ主權モ絶對的ナルヲ得ズ、相對的ノモノナラザルベカラズ、主權ハ制限的分割的ナルコトヲ得ベシ。一國ニハ數多ノ主權モ存スルコトヲ得ベシト。〔セツケンドルフ〕亦絶對主權ヲ認メズ(其他當時ノ獨逸國ノ國體ハ之ヲ貴族的共和制トシ、主權ハ不可分ナルモ、二個又ハ三個ノ要素ヲ包括スル主體ニ屬スルコトノ可能ヲ認メ、獨逸皇帝ハ當時ノ議會ト相合シテ帝國主權ヲ代表スルモノナリトノ説行ハレタリ)。

〔ブーヘンドルフ〕ハ、主權ノ絶對的ナルコトヲ認メザルモ、猶其不可分のナルコトハ之ヲ承認セリ。曰ク何レノ國ニ於テモ、統治者ハ最高、無責任ノ權ヲ有シ、成文法タル法律ニ拘束セラレズ。人民ニ對シテハ神聖不可侵ノ權ヲ有スルモノナリ。此ノ統治者ノ有スル主權ハ國權ノ總ベテノ實質ヲ當然包含ス。然レドモ主權者モ國家契約ノ性質上眞ノ義務ヲ負擔ス、但之ヲ強制シ得ザルノミ。亦人民モ統治者ニ對シ眞ノ權利ヲ有スルコトヲ得。但不完全ニ保護セラル、ノミ。故ニ最高ノ權力ハ絶對ナルコトヲ必要トセズ。從テ憲法上ノ制限ヲ受ルコトアルベシ。主權ハ制限ヲ受クルコトアルモ猶最高ノ不可分ノ權力タルコトヲ得ベシ。蓋シ主權ガ憲法上制限セラレテモ、結局、統治者ノ自由意思ガ全ク國家意思ヲ代表シ、國家ハ唯統治者ニ依リ意思ヲ發表シ行爲ヲ爲シ、且ツ此ノ意思發表ト行爲ノ效力ハ、唯一定ノ關係ニ於テノミ、或前提ニ依リ條件附ケラルモノナルユヘ、猶主

權ノ作用タルニ妨ナケレバナリ。之ニ反シ、若シ統治者ガ或本質上ノ統治權ヲ行フヲ得ザルカ、又ハ統治者ノ意思發表ノ内容ガ、他ノ意思ニ依リ義務附ケラル、場合ニハ、之ヲ主權ト云フヲ得ズ。例ヘバ君主ガ議會ノ召集、解散ニ付完全ナル自由ヲ有セズ、提案ヲ爲シ決議ヲ拒ムノ自由ヲ有セザルトキハ、主權ナシト謂ハザルベカラズ。斯ル場合ニハ權力分割トナルナリ。國權ヲ多數ノ者ノ間ニ眞ニ分割スルコトハ、國家ノ本質ニ矛盾スルニ至ルベシ。何トナレバ主權ハ心靈ト同ジク單位不可分的ノモノナレバナリ。元ヨリ此ノ如キ權力分割ノ國家モ生ズベシ。然レドモ是レ例外、變體ノ國體ナリト。

[プーヘンルドフ]ノ説ハ、十八世紀ノ中葉以後マデ獨逸ノ國法學ヲ支配セリ。[トマシユウス]モ亦此説ニ從ヘリ。[シヤイデマンテル](Scheidemantel)モ、凡ソ國家ニハ、法律ニ拘束セラレザル最高單位ノ不可分及全能ノ權力ノ存スルコトヲ必要トス。是レ主權ナリ。主權ハ之ヲ分割スルコトヲ得ズ。權力ノ分割ハ國家ノ單位ヲ破ルモノニシテ決シテ之ヲ許スベカラズ。但多數ノ主體ガ共同ニ統治スルハ甚ダ可ナリ。人民モ亦權力實行ニ參與スベシト云ヘリ。之ニ反シ[ウオルフ](Wolff)ハ主權分割ヲ是認セリ。曰ク主權ハ社會契約ヨリ生ズル總體ノ權力ニシテ個人ヲ支配スルモノナリ。公安ニ必要ナル最高ノ權ニシテ總ベテヲ包括スルモノナリ。但シ之ヲ任意ノ條件ト制限ニ依リ、任意ノ主體ニ移轉セシムルコトヲ得ベク、又之ヲ分割スルコトヲ得ベ

シト。

[アルツジウス]ヨリ[ルツソー]ニ至ルマデノ間、歐洲大陸ニハ人民主權說ニ特種ノ意見出デズ。唯英國ニ於テ[ミルトン]、[シドニイ]等出テ、[ホツプス]ニ反對シ、人民主權說ヲ唱ヘタリ。其說ニ曰ク人民ハ天賦ノ人權ヲ有ス。主權ハ不可讓與的ノモノトシテ人民ニ屬ス。人民ハ畢竟立法者ナリ、立法者ハ最高ノ者ナリ、議會ハ人民ノ名ニ於テ立法權ヲ行フモノニシテ、人民ノ直接ノ立法ハ通常ハ休止シ、唯必要ノ場合ニ於テノミ自ラ之ヲ爲ス。統治者ハ人民ヨリ立テラレタル世襲的ノ官吏ニシテ、法律上制限ヲ受ケ、不法ノ場合ニハ其ノ責ニ任ゼザルベカラズト。其他[シユレツチエル] (Schlözer) ハ、國家ハ技術的ノ製作物ナリ、個人ノ總計タル法人ナリ。凡ヘテノ個人ハ主權ノ所有者ナリ。然レドモ總個人タル人民ハ各其ノ主權ヲ以テ支配スルヲ得ザルニユヘ、多數決又ハ代表者ヲ以テ支配セシムル方法トシテ轉置行爲ヲ爲スヲ要ス。之ニ由テ統治者ヲ生セリ。統治者ハ共同意思^{デボジタール}ノ被寄托者ナリ。共同意思ハ各個意思ノ總計ナリ。人民ハ其意思ヲ放棄シテ、他ノ一人又ハ數人ニ之ヲ轉置シタリ。即チ人民各個ハ自己ノ意思ノ代リニ、他ノ者ガ意思スルコトヲ約束シ、他ノ意思ヲ自己ノ意思トシテ有效ナルコトヲ承認シタルナリ。而シテ是レ人民ガ元來ノ主權者ナルニ由ルト論シ、又[ベルト]ハ國王ヲ立ツルハ人民主權ノ讓渡ニアラズ、反テ人民主權ノ發露ナリ。是レ民主國ノ場合ト同ジ。最高權ガ何人ニ在

ルモ此ノ關係ハ異ナルコトナシト論セリ。

人民主權說ハ〔ルツン〕ニ至リ其最高極點ニ達セリ。〔ルツン〕曰ク、人ハ生ナガラニシテ自由ヲ有スル本體ナリ。斯ル自由人ノ契約ニ依リ立テラレタル國家ニ於テハ、契約ノ當事者タル各個人ノ共同意思ガ、最高ノ作用ヲ爲スモノニシテ、此ノ共同意思ガ即チ主權ナリ。即チ人民ガ主權者ナリ。主權ハ絶對的ノモノナリ。憲法、法律等ニ拘束セラル、モノニアラズ、不可讓與的ノモノナリ。故ニ君主主權ナルモヲ生ズルヲ得ズ。君主及政府ハ人民總體ガ任意ニ設定シタル機關ニシテ、〔ボツプス〕ノ云フ如ク服從ノ契約ヲナシタルモノニアラズ。服從ノ契約ナルモノハ元來存在シ得ベカラザルモノナリ。双方的ノ合意ニテ政府ヲ立テタルコトナシ、唯主權ヲ有スル人民總體ガ立法的、執行的ノ作用ニ依リ政府ナル制度ヲ立テタルノミ。政府ハ總體ノ委任シタル委員ナリ。故ニ政府ハ主權者ニ對シテハ、附與的、從屬的ノ地位ヲ有スルノミ。此ノ委員ハ常ニ之ヲ解職セシムルコトヲ得ベシ。且ツ主權ハ不可讓渡的不可分的不共同的ノモノニシテ、總體ハ排他的ニ此主權ヲ專有ス。政府若シ之ヲ有スルコトアランカ之レ國家ノ解體ナリ。從テ國ニ區體ノ差異アルコトナシ、唯政體ノ差異アルノミ。主權ハ絶對的、無制限的ノモノナリ、法律ニモ憲法ニモ拘束セラル、コトナシ。又人民ノ主權ニ對シテハ或統治スル個人、又ハ集合人ノ權ナルモノ存在スルコトナシ。主權ハ共同意思決定ノ宣言セラレタル立法ニ於テ

表現ス、共同意思ハ即チ主權ナリ。共同意思トハ各個人ノ意思ヲ一致的ノ標準ニ依リ、之ヲ總計シテ平均意思ト徹セルモノヲ云フ。各個人ハ此共同意思ニ付部分的ノ持分ヲ有ス。例ヘバ、一萬人ノ國民ヨリ成立ツ國家ニ於テハ、各人ハ一萬分ノ部分丈ケノ主權ヲ有スルコトニナルナリト。〔ルツツウ〕又曰ク、社會契約ニ於テ、各個人ハ二個ノ資格ヲ有スルコトニ爲ル。即チ共同意思ノ構成ニ參與スル者トシテハ、國民ナリ。共同意思ニ服従スル者トシテハ、從屬者(臣民)ナリ。而シテ從屬者トシテハ、個人全部ガ國家ナル總體ノ中ニ消失スト。又曰ク、共同意思タル主權ハ、不可讓渡的、不可代理的ノモノナルユヘ、其發表スル法律ハ、必要的ニ主權ヲ有スル人民ノ總決議ナラザルベカラズ。人民ハ直接ニ主權ヲ行ハザルベカラズ。政府ハ唯之ヲ執行スル責務ヲ有スルノミ。彼ノ代表制ノ如キハ、人民主權ノ本質ニ反ス。而シテ是レ如何ナル國體ニ於テモ同ジカラザルベカラザルコトナリト。(猶〔ルツツウ〕ハ、抑モ各個人ハ天賦ノ自由權ヲ有ス。此ノ自由權ヲ有スル各個人ノ任意ノ一致合同ニ依リ國家ノ高權ヲ生ズ。國家ノ高權ガ人民各個人ニ對シ拘束力ヲ有スルハ、各個人ノ自由ナル合意ニ依リ、其ノ自然的ノ權利ヲ制限スルニ由ル。社會的結合タル國家ガ、支配ノ權力ヲ有スルハ各個人ノ任意ノ一致ニ基ケリ。各個人ノ任意ノ一致ガ、國家的權力ノ適法タル唯一ノ淵源ナリト説明セリ。)[ルツツウ]ノ以上ノ説明ハ、〔ポップス〕ノ主權ノ性質及國權ノ淵源ニ關スル説明

ト、敢ヘテ異ナルコトナシ。寧ロ全ク相合スルヲ見ルナリ。唯其ノ歸屬ノ主體ヲ、人民各個人トスルト、君主一人トスルノ差異アルノミ。斯クシテ人民主權ノ本質的説明ハ「ルツソウ」ニ依テ既ニ竭盡セラレタリ。後ノ學者ハ、唯之ヲ祖述スルニ過ギザルノミ。但シ「フヒテー」ノ説明ハ猶多少發展セルヲ見ル。

「フヒテー」(Fichte)曰ク、國家ハ各個人ノ結合シタル全物タリ。國家ハ即チ人民總體ナリ。此ノ人民總體ガ主權ヲ有ス。人民ハ實在的ノ大ナル^{ハウヘー}群聚トシテ主權ヲ有ス。主權ハ共同意思ナリ。共同意思ハ各個意思ノ總計ナリ。各個人ハ其結合ニ於テ主權者トナリ、各ノ個人ハ主權ノ作用ニ參與スル權ヲ有ス。蓋シ各個人ハ元來主權ヲ有スルモノニシテ個人ノ意思ガ元來唯一ノ立法ノ淵源タリ。故ニ法及國家ハ主權ヲ有スル個人ノ自由ナル合致ニ其基礎ヲ有ス。個人ガ國家ヲ創立スルコトハ全ク其自由ニ出ヅ。而シテ個人ハ唯部分的ニ國家ニ加入スルモノニシテ、「ルツソー」ノ云フガ如ク、個人全部ガ總體ノ内ニ全ク消失シ去ルモノニアラザルナリ。且ツ主權ヲ有スル共同意思ハ、此主權ヲ有スル各個意思ノ總計ナリ、故ニ主權ノ作用各個人ノ絶對的一致ニアラザレバ生ズルコトナシ。多數決ノ如キハ主權作用トシテノ效力ヲ有スルモノニアラズ。又各個人ハ主權ヲ有スルモノナルユヘ、何時ニテモ全體タル國家ヨリ分離スルコトヲ得、數多ノ者ハ更ニ相合シテ新ラシキ國家ヲ創立スルコトヲ得ベシ。若シ總體ノ一致ニ不同意ノ者アラバ、團體員外ノ孤獨者トシテ

取扱ハルベシト。「カント」ハ主義ニ於テハ全ク〔ルツソウ〕ノ人民主權説ヲ採用セリ。其ノ説ニ曰ク、理想的ノ適法ノ國家ニ於テハ、人民ハ主權者ナリ。人民ハ國家契約ニ於テ相合致シタルモノニシテ、一般的ノ首長ナリ。主權ハ人民ニ固着ノ權ニシテ、不可讓與的ノモノナリ。國家契約ニ依リ、總體トシテノ總ベテノ者ハ、各個トシテノ總ベテノ者ノ上ニ統治者トナル。人民總體ノ意思ハ最高ナリ。即チ主權ナリ。人民ノ共同意思ハ最高ノ立法者トシテ支配ス。統治者及君主ハ唯主權者ノ代辨人ナリ、法律ノ下ニ立チ、共同意思ヲ代表シテ作用ス。共同意思ハ國家契約ノ基礎ナルユヘ、統治者ハ共同意思ノ上ニ立チ之ヲス處分ルコトヲ得ズト。但シ〔カント〕ハ人民ヲ以テ主權者トナスモ、〔ルツソー〕ノ革命説ハ其ノ欲スル所ニアラズ、之ヲ制止セリ（早稻田法學第一卷「自然法ト立憲制」參照）。

第四 物的主權及人的主權ノ區別

此ノ如ク君主主權説ニ對シ、人民主權説ガ大ニ唱ヘラレタルモ、元來主權ノ意義ハ、先ヅ國家ノ意義ノ確定セラレザル限リハ、常ニ不明了タルヲ免レズ。而シテ古代ニ於テハ國家ノ意義ハ、元ヨリ確定セラレザリシヲ以テ、主權ノ意義モ、亦大ニ明了ヲ缺キタリ〔アリストテレス〕、〔チチエロー〕、羅馬法學者等ハ國家ノ團體意義ヲ確立セズ、人民即チ國家トシ、其人民トハ如何ナルモノナリヤ、ノ詳細ノ説明ヲナサズ。

又〔ルツソー〕、〔カント〕、〔フヒテー〕等ノ人民主權説ニ於テ

モ、人民ヲ唯多數人ノ總計ト見ルトキハ、決シテ其主權說ヲ理會スベカラズ。恰モ好シ、君主主權人民主權ノ争ト、共ニ他ノ一方ニハ、國家思想益發達シ、主權ノ意義ニモ其影響ヲ及ボシ來リ、二重主義ヲ生ゼリ。即チ物的主權及人的主權ノ說、是ナリ。此ノ二重主義ハ、主權ガ唯君主及人民等ノ〔人〕ノミニ屬スト云フハ不可ナリトシ、主權ハ猶〔物〕ニモ屬スルコトヲ主張スルモノニシテ、是レ國家團體ノ思想ガ興起シ益々發達セルノ結果ニ由ナルリ。且ツ前述セル〔ボウダン〕ノ國家主權ノ説明モ亦顧慮セラレタルナリ。先ヅ獨逸及和蘭等ニ於テハ人的主權及物的主權ヲ區別スル說ガ行ハレタリ（是レ人ニ屬スル主權及物ニ屬スル主權ノ義ナリ）。即チ統治契約ニ依リ、統治者ハ主權ヲ有ス。是レ人的主權ナリ。然ルニ人民ノ共同^{レスプブリカ}モ亦猶主權ヲ有ス。而シテ統治者ノ主權ハ共同體ノ主權ニ從屬スルトセリ (Majestas personalis, realis)。此ノ共同體ノ主權ハ即チ物的主權ノ義ナリ（〔レスプブリカ〕ハ人民共同體ノ義ナリ）。民主國ニ於テハ、決議ヲ爲ス人民議會ハ人的主權ヲ有シ、公民總體ハ物的主權ヲ有ス、獨逸帝國ニ於テハ皇帝及ビ貴族ハ人的主權ヲ有シ、帝國人民總體ハ物的主權ヲ有スト云ヘリ。

此ノ二重主權ノ思想ハ遂ニ國家主權ヲ惹起シタリ。〔グロチエウス〕ハ、初メテ人民主權ヲ擲チ、國家主權ノ近所ニマデ進歩シ來レリ。是レ二重主權ノ思想ニ刺撃セラレタルナリ。〔グロチエウス〕曰ク、人ノ〔見ル〕作用ニ付キ二重ノ主體アリ。即チ人が〔見

ル^レ場合ニハ、全體モ眼モ共ニ主體ナリ。國家ニ於テモ、主權ニ付キ二重ノ主體アリ。主權ノ共同ノ主體ハ、全國家ナリ。主權ノ個人的ノ主體ハ、統治者ナリ(精神ガ肉體ニ内住スル如ク主權ハ國家ノ體ノ何レニモ内住ス)トセリ。然レモ [グロチウス]ハ未ダ國家人格ヲ認ムルニ至ラズ。國家ハ人民總體ノ義ナリトセリ。故ニ國家主權ハ、其實、人民主權ノ義ト相異ナルコトナキナリ。加之此ノ人民主權ハ、唯統治者ノ主權ニ依リテ、動作的ノモノトシテ表現スト云ヘルユヘ、此ノ人民主權ハ、遂ニ君主主權ニ歸着スルコトニ爲ルベシ。

物的主權ノ思想ハ、遂ニ國家主權ノ意義ヲ導キタルモ、國家人格ノ意義未ダ確立セザルニ於テハ、國家主權ノ思想ハ、猶ホ曖昧ニ付セラレ、反テ人的主權即チ君主主權及人民主權ノ說ガ認メラル、ハ、亦止ムヲ得ザルナリ。[ブラツキストン]ノ議院專制說モ、[ルツツウ]ノ人民主權說モ、皆人的主權ノ義ニ由レルナリ。而シテ君主主權ハ、結局、人民ノ讓渡又ハ契約ニ由リ生ズルモノナリトスルトキハ、是亦人民主權ニ歸納セラレザルベカラズ。羅馬皇帝ノ權力モ、[ホツプス]ノ君主絶對權モ、苟クモ之ヲ神授ニ歸セザル限りハ、皆然ラザルベカラズ。從テ人民主權說ハ益其ノ勢力ヲ有シ、神授君權說ハ學理上ノ根據ナシトシテ排斥セラル、ニ至リタリ。

然レモ、十七世紀ヨリ十八世紀ノ中葉迄ハ、實際、君主主權說ハ甚ダ勢力ヲ占メタリ。殊ニ佛蘭西ニ於テハ、[ボーゲン]ノ

君主主權説ガ、大ナル影響ヲ及ボシ、絶對君主國ガ形成セラレ、
[ルイ]十四世ハ、之ニ據リテ各地方ノ自治權ヲ撤廢シテ中央集
權ノ制ヲ立テ、以テ絶對君主制ヲ完成セリ。當時[フェネロン]
及[ボシュエー]ノ如キハ、絶對君主主義ノ代表學者タリ。但シ
[ルイ]十四世ノ君主主義ハ、[ホツプス]ノ如ク、極端ナラズ。
君主ノ主權ニハ、宗教上道德上ノ制限アリトセリ。埃太利及普
魯西ニ於テモ、亦君主主權ノ主義ニ依リ、國家統一ヲ完成セリ。
元ヨリ普國ノ[フリードリヒ]大王ハ、[マキアウエリー]ノ政治
學ヲ好マズ、其既ニ儲嗣タリシ時ニ於テ、反[マキアウエリー]論
ノ著書ヲ公ニセリ。又[ボシュエー]ノ神授君權説ヲ喜バズ、反
テ[ロクク]、[ライブニツ]及[トマシユース]等ノ説ヲ賞賛シ、
[ルイ]十四世ノ[我ハ國家ナリ]ト言ヘルニ反シ、[我ハ國家ノ第
一ノ奉仕者ナリ]ト言ヘリ。然レモ是レ主トシテ、政治上ノ理
想ニ關スルノ見解ニシテ、其ノ君主主權派ノ賛同者ナリシコト
ハ復タ争フベラザルナリ。故ニ[フリードリヒ、ウゐルヘルム]
ハ、君主主權ヲ固持シテ、以テ國家組織ノ基礎ト爲スベシト言
ヘリ。獨逸ノ國制ハ全ク佛國ノ模範ニ則レルナリ。佛蘭西ニ於
テモ、革命後復古説起リ、君主主義ヲ以テ、人民勢力ノ波瀾ニ
對シ、堅固ナル保障ヲ爲サントセリ。是レ一ハ[ボーダン]主義
ノ遺傳ト、他ノ一ハ當時革命ノ影響ヲ受ケザル英國君主黨ノ主
義ニ依リタルナリ。其他十九世紀ニ於テモ、君主主權ノ根據ヲ
人民ト契約トニ求メズ、全ク之ヲ君主ノ私權ト倣ス者アリ。例

ヘバ[マウレンブレッヘル]ノ如シ。其他[スタール](Staal)ノ如キハ、主權ハ君主ノ固有權ニシテ、其ノ淵源ハ神ニ在リト論ゼリ。

第五 國家主權並其ノ性質

(一)此ノ如ク往時ニ於テハ、國家ガ團體的ノ性質ヲ有スルコトハ、唯髣髴ノ間ニ認メラレタルニ過ギザリシテ以テ、國家主權ノ觀念亦生セズ。或ハ主權ハ人民ニ在リトシ、或ハ統治者ニ在リトセルモ、此ノ兩者ハ遂ニ國家主權ニ合一セラレザルベカラズ。君主主權說ニ於テハ、主權ハ統治者タル君主ニ在リトスルモ、其ノ君主ハ之ヲ團體中ノ關節トセズ、純然タル一個人トセリ。君主ガ純然タル一個人トシテ主權ヲ有ストスルトキハ、此ノ君主ハ國家ノ外ニ在ルモノナラザルベカラズ、國家ノ外ニ在ル人格者ナリ。今此ノ人格者ガ主權ヲ有ストスルトキハ、國家主權トハ異ナル主權ガ存在スルコトニ爲ルベシ。是レ二重主權說ノ生ジタル所以ニシテ、國家團體ノ主體タルコトハ、此ノ主體ノ爲メニ主體ノ主權ヲ行フ機關トノ、區別ヲ立ツルコトヲ知ラザルニ由ルナリ。蓋シ君主ガ主權ヲ有スト云フモ、其實ハ國家的ノ地位ニ於テナラザルベカラズ。君主ハ國家ノ中ニ在リテ、國家ノ爲メニ最高ノ作用ヲ爲ス者ナルユヘ、君主ガ主權ヲ有スト云ヒ得ルナリ、苟クモ國家ガ團體トシテ存スル以上ハ、其ノ作用ハ即チ國家ノ作用ナルユヘ、其ノ最高ノ作用力、即チ主權ハ國家ニ屬スト謂ハザルベカラザルナリ。君主ハ元ヨリ一個

人トシテモ最貴キ地位ヲ有ス。然レモ此外ニ國家的ノ作用ヲ爲ス地位ヲ有ス。國權ハ此ノ地位ニ於テ之ヲ行フモノナルユヘ、此地位ニ於ケル最高權ハ即チ國家ニ屬スルナリ。國家ガ即チ主權ノ主體ナリ。

人民主權說ニ於テハ、各個人ガ國家成立以前ニ於テ、無制限ノ自由ヲ有シ、國家ハ此ノ各個人ヨリ成立セルモノナルユヘ、各個人ハ元來ノ主權者ナリトセリ。然レモ是レ決シテ適當ノ見ニアラズ。蓋シ主權ハ唯他ヨリ制限ヲ受ケザルノミナラズ、猶他ヲ制限シ支配スル作用ヲ爲シ得ルモノナリ。若シ各個人ガ互ニ他ヲ支配シ得バ、互ニ衝突ヲ生ジ、其ノ結局ハ强者ハ弱者ヲ壓迫シ、社會ノ秩序ハ成立セズ、國家モ生ズルコト能ハザルナリ。夫レ苟クモ國家ガ成立セル以上ハ、國家ガ主權ヲ有スルモノナラザルベカラズ。既ニ人民主權論者ガ、各個人ノ總計タル人民ガ主權ヲ有スト云ヒ、又此ノ各個人ノ總計ガ國家ナリト云ヘルハ、縱令精確ノ説明ニアラズトスルモ、國家主權ハ髣髴ノ間ニ承認シタルモノナリ。然レモ各個人ハ自由ヲ有シ、從テ主權ヲ有スト爲シ(自由ト主權トハ必ズシモ同意義ニアラズ)、復タ各個人ノ總體ガ主權ヲ有スト云フハ、少クモ矛盾ノ見解ナリ。若シ各個人ガ主權ヲ有ストセバ、各個人ノ總體ガ、亦主權者トシテ作用ヲ爲シ得ベカラズ。復タ總體ガ主權ヲ有ストセバ、各個人ノ主權ガ存スベキ理由ナシ。又實際、各個人ノ自由ハ、總體ノ主權ニ依リ制限セラレ、支配セラル、モノナリ。畢竟、人

民主權説ニ於テモ、人民トハ唯人ノ群集ニアラズ、總計ニアラズ、或一定ノ組織ヲ有シ、其目的ヲ達スル所ノ團體タルコトヲ意味スルナリ。即チ種々ノ機關ノ組織ニヨリ、作用ヲ爲シ得ルモノトシテノ人民ガ、主權ヲ有スルモノナリ。斯ル人民即チ人類ノ多數ヨリ成立ツ團體ハ、即チ國家ナリ。故ニ國家ガ主權ヲ有スルモノナラザルベカラズ。共和國ニ於テハ、人民ガ主權者ト云フモ、人民議會又ハ其ノ代表議會ガ、國家最高ノ作用ヲ爲シ得ル地位ニ立ツルコトヲ意味スルノミニシテ、唯多數ノ人類又ハ個々人々ガ主權者タルニアラズ。其實ハ國家團體ガ主權者ナリ。苟クモ、國家團體ガ人格タル以上ハ、何レノ國ニ於テモ國家主權ニ歸着セザルベカラズ。即チ主權ノ眞義意ハ、國家觀念ノ明了ナルニ從ツテ始メテ闡明セラル。國家ガ統治權ノ主體ニシテ、君主又ハ人民議會等ハ、其機關ナルコト明了ナルニ從ヒ、主權ハ國家ニ屬スルモノナルコトモ理解セラルベキナリ。是レ獨逸ニ於テハ〔アルブレヒト〕ノ主トシテ説破シタル所ニシテ、爾來國家主權ガ一般ニ承認セラルニ至レリ。

(二) 國家主權ノ意義如何。曰ク、主權トハ最高ノ權力ノ謂ナリ。權力トハ法律上他ノ人格ノ意思ヲ支配スル力ナリ。最高トハ、上下ノ關係ノ中ニ於テ、最高者即チ他ヨリ高キ位ヲ有シ、及他ノ上位者ヲ戴カザルヲ云フ。故ニ主權トハ、或者ガ他ノ者ノ上ニ立チ、之ヲ支配スルヲ得、而シテ自己ヲ支配シ得ル他ノ者ヲ戴カザル者ノ性格ヲ云フ。國家ハ主權ヲ有スル者ナルユヘ、國

家ハ國家内ノ總ベテノ主體ヲ支配スル勢力ヲ有シ、而シテ國家ノ上ニ立チ國家ヲ支配スル權力ヲ有スル者ヲ、自己ノ上ニ戴クコトナシ。即チ國家ノ勢力ハ最高ノモノナリ。故ニ主權ハ唯、統治權ト同一ニアラズ。最高ノ統治權ガ主權ナリ。統治權ニシテ最高ナラザルコトアリ。然ルトキハ之ヲ主權ト謂フヲ得ザルナリ。

(三)或ハ主權ヲ國權又ハ統治權ト同一義ニ解スル者アリ。英佛ノ學者ハ多ク國權又ハ統治權ヲ主權ト倣ス。獨逸ノ學者亦然ル者アリ。我日本ニ於テモ混用セラル、コトアル。然レモ元ト主權ナル語ハ、羅匈語ノ「ズプレミタース」(supremitas)、又ハ佛蘭西語ノ「スウ、レーン」(souverain)ニ基ヅキ生ジタル語ニシテ、最高ノ意味ヲ有スルモノナルユヘ、之ヲ最高ノ國權ノ義ナリトスルヲ、尤モ適當ト爲スベシ。或ハ主權ハ、國家ノ種々ノ高權(例ヘバ教育高權、軍事高權、財政高權、警察高權ノ類)ノ總計ナリト云フ論者アリ。例ヘバ「ツオルン」(zorn)及「ボルンハツク」ノ如シ。然レモ主權ハ高權ノ總計ニアラズ。寧ロ高權自定ノ權ナリト謂フベシ。國家ノ高權ハ、所ニヨリ及時代ニヨリ同一ナラズ。若シ主權ハ高權ノ總計ナリトスルトキハ、主權ノ意義ハ所ニヨリ及時代ニヨリ差異アリト謂ハザルベカラズ。然レモ主權ノ意義ハ、時々ニ變化スベキモノニアラズ。凡ソ主權ヲ有スル國家ハ、人類共同生活ノ總ベテノ事物ヲ、其ノ支配ニ屬セシムルヲ得ベシ。然レモ國家ハ、現働的ニハ、唯可能性ト實

際ノ需要トニ由リ、此ノ支配ヲ及ボスナリ。是ニ由テ高權ヲ生ズ。高權ハ事物的ニ境界セラレタル國權ナリ。高權ハ國家ノ現働的支配權ノ範圍ナリ。其ノ未タ支配權ヲ及ボサザル部分ハ、國權ノ潛働的範圍ニ留保セラレ。今此ノ潛働的範圍ヲ、現働的範圍ニ變轉セシムルハ、即チ主權ノ作用ナリ。故ニ主權ハ高權ノ總計ニアラズ。總ベテノ高權ヲ有シ得ル能力、即高權自定ノ權ナリ。

(四)主權ハ元來國法上ノ關係ニ於テ用ヒラル、語ナルモ、亦國際法上ノ關係ニ於テ用ヒラル、コトアリ。即國際關係ニ於テ主權國ト云フハ、或國家ガ全然獨立ノ地位ヲ有シ、他ヨリ毫モ支配ヲ受クルコトナキ者ヲ謂フ。〔ラバント〕(Laband)曰ク、主權ハ國家ト人民トノ關係ニ於テ存スルモノニアラズ、國家間ノ關係ニ於テ存ス。主權國ハ他ノ何レノ國家ヨリモ支配ヲ受ケザル者ノ謂ナリト。之ニ反シ〔ブリー(Brie)〕ハ、主權ハ國家ト人民トノ關係ニ於テ存スルモノニシテ、國家間ノ關係ニ於テ存スルモノニアラズト言ヘリ。之レト異ナリテ、〔ゲ、マイエル〕(Georg Meyer)ハ、主權ハ、國家ガ他ノ國家ニ對シ、獨立不羈ニシテ其ノ支配ヲ受ケザルコト、及國家ガ其領土内ノ總ベテノ者ニ對シ、上權ヲ有スルコトヲ、其ノ性質トス、而シテ前ノ場合ニハ、之ヲ國際法上ノ主權ト云ヒ、後ノ場合ニハ、之ヲ國法上ノ主權ト云フト言ヘリ。此等ノ説明ハ、主權ナル語ヲ、如何ナル方面ノ事物ヲ言ヒ表ハス爲メニ用ユルヤノ、區別論ニシテ必シ

モ議論其者ニ、誤謬アルニアラズ。然レモ國際法上ノ主權ト、國
法上ノ主權トハ、意義ニ於テ差異アリ。即チ國際法上ノ主權ハ
唯國家ガ、互ニ平等獨立ノ地位ヲ有シ、從テ互ニ支配關係ニ立
タザルコトヲ意味スルモノナレモ、國法上ノ主權ハ、國家ガ他
ヲ支配スルヲ得ルモ、他ヨリハ支配ヲ受ケザルコトヲ意味スル
モノニシテ、消極的ト積極的ノ差異アルナリ。故ニ國際法上ノ
主權ト、國法上ノ主權トハ、決シテ同一義ニアラズ。且ツ國際
間ニ於テ、附庸國、又ハ半獨立國、若クハ半主權國ナルモノヲ
認ムル者アリト雖ヘモ、是レ獨立國ノ、自制限ノ範圍廣キカ、
又ハ全然、不獨立國ヲ指稱スルモノニシテ、其實、半獨立國ナ
ルモノ存在スルコトナシ。半獨立ハ自家撞着ノ觀念ナリ。國法
上ノ主權ニ於テモ亦半主權ナルモノ存スルコトナシトス。

(五) 其他、主權ハ國家機關、又ハ國家作用ノ地位ヲ言ヒ表ハス
爲メニ、用ヒラル、コトアリ。例ヘバ主權機關又ハ主權作用ト
云フ類ナリ。故ニ君主主權及人民主權ノ争モ、君主又ハ人民、
何レガ最高機關ナリヤ、何レガ最高ノ地位ヲ有スルヤノ争トシ
テ、當然成立チ得ベキ問題トナル。通常、君主ヲ主權者ト云フ
ハ、最高機關ノ義ナリトス。而シテ君主ヲ最高機關ナリトスル
國ハ、君主國ト爲リ、人民又ハ其代表者ノ會合ヲ最高機關ナリ
トスル國ハ、共和國トナルナリ。此ノ意義ニ於テ、今日ニ於テ
モ、國家主權ノ外ニ君主主權及人民主權ノ意義ガ存在シ得ルナ
リ。又種々ノ國家作用モ、其ノ地位ノ高下ニ從ヒ、之ヲ區別シ

得ベシ、即チ立法權又ハ憲法制定權憲法變更權ハ、他ノ作用ノ上ニ位スルヲ以テ、是レヲ以テ主權作用ト爲スコトヲ得ベシ。

(六)主權ハ法律上無制限ナリヤ、則チ主權ハ法ニ拘束セラレコトナキヤノ問題アリ。

[ボーダン]ハ、主權ハ其ノ本質トシテ、憲法及法律ノ拘束ヲ受クルモノニアラズ、從テ君主ハ人爲ノ法律ニ拘束セラレ、コトナシ、君主ニ對シテハ一切抵抗權ナシトセリ。然レモ私法ハ主權者ニ對シテモ效力アリ、契約ハ主權者ヲ拘束シ、人ノ自由及所有ハ主權者ニ對シテモ不可侵ノモノナリ、且ツ自然法及萬民法ハ主權者ヲ拘束スト論ゼリ。既ニ主權者ガ、自然法及私法等ニ拘束セラレ得ルモノナレバ、他ノ法律及憲法等ニモ拘束セラレ得ザルノ理アルコトナシ。故ニ[ボーダン]ハ主權ノ法拘束ヲ絶對ニ否認スル論者ナリト云フヲ得ズ。又[アルツジウス]ハ、人民主權ハ不可分的及無制限的ノモノナリトセルモ、然カモ主權ヲ絶對ノモノトセズ。神法、自然法及憲法等ニ依リ拘束セラレ得ルトシテ、從テ主權者ニ對シ、公法私法ニ基ク人格ノ存在ヲ承認セリ。且ツ一タビ適法ニ構成セラレタル權力ハ、人民ノ權ヲ侵犯スル作用ヲ爲スヲ得ズ、制限的ノモノナリトセリ。

之ニ反シ[ホッブス]ノ君主主權、及[ルツソウ]ノ人民主權ハ全ク絶對的ノモノトセリ。[ホッブス]曰ク、主權ハ無責任、無制限ノ權力ナリ。如何ナル憲法ニモ、如何ナル法律、條約ニモ拘束セラレズ。如何ナル權利モ主權ニ對抗スルヲ得ズ。[ルツソウ]

ウ]モ、人民總體ニ屬スル主權ハ、絶對的ノモノナリ。憲法ニモ法律ニモ拘束セラレズ。人民主權ニ對シテハ、或個人又ハ集合體ノ權利ナルモノ、對抗シ得ルコトナシ。人民ノ共同意思ガ即チ主權ナリトセリ。

然レモ、主權ヲ絶對權ト云フハ適當ナラズ。[ライプニツツ]ノ言フガ如ク、凡ベテ人事ノ關係ハ相對的ノモノナリ。主權モ決シテ絶對的ノ權力ニアラズ。主權ハ結局人ニ依テ行使セラル。其ノ人力ガ、絶對的ナルコト決シテ在リ得ベカラズ（若シ然ラスンバ、國家モ君主モ消失スルコトハ無シト謂ハザルベカラズ。然レモ國家モ衰亡スルコトアリ。君主制モ共和制モ消滅スルコトアリ。是レ其ノ絶對的ノ力ヲ有セザルニ由ルナリ）。

若シ主權ハ絶對的ノ權力ニシテ法規ノ上ニ立チ法規ニ拘束セラルルモノニアラズトスルトキハ主權ヲ有スル國家、又ハ君主及人民ニ關スル法規ハ存在セザルコトニナルベシ。國家、君主、人民ニ關スル法規ナケレバ、此等ト他ノ主體トノ間ニハ、法律上ノ關係ヲ生ゼズ、唯事實上ノ權力ノミ作用スルコトニ爲ルベシ。從テ又何ガ國家的作用ナリヤ、又誰ガ真正ノ君主ナリヤ、之ヲ知ルヲ得ザルニ至ラン。何トナレバ國家又ハ君主ニ關スル法規存在セザルトキハ、國家又ハ君主ヲ認定スル標準ナキヲ以テナリ。唯法アリ。故ニ其ノ法ノ組織ニ依ル作用ガ、國家作用トシテ、他ニ對シ法律上ノ効力ヲ及ボスコトヲ得。法律上或一定ノ血統者及順位者ガ、真正ノ君主トシテ定メラルユヘ、其君

主ノ行爲ニハ服從スベキ義務ガ生ズルナリ。故ニ國家モ君主モ法ノ中ニアラザルベカラズ、法ノ中ニ在レバ、法ノ規定ノ効力ヲ受ケザルベカラズ。即チ法ニ拘束セラレザルベカラズ。是レヲ以テ、國際法ヲ生ジ、國家法モ生ジ、主權ヲ有スル國家ハ、此等ノ法規ニ從ハザルベカラズ。即チ主權モ法ノ拘束ヲ受クルナリ。元ヨリ主權ハ法ヲ制定スルコトヲ得ルモ、既存ノ法ニハ拘束セラル、ナリ。主權モ法律上ノ主權タルナリ。且ツ法ハ唯主權ノミニ依テ制定セラル、モノトハ限ラザルナリ（國家ト法トノ關係ハ他ノ場合ニ詳論スベシ）。蓋シ法ハ人類共同生活ノ特立ノ要件トシテ、國家ニ對シテモ、其ノ効力ヲ有シ得ルモノナリ。國家ガ外國ニ對シ、條約上及其他ノ義務ヲ負擔シ、又國內ノ人格者ニ對シ、義務ヲ負擔スルハ、其ノ元來、法ニ拘束セラル、モノナルニ由ルナリ。故ニ國家ノ主權モ法ニ對シ、決シテ絶對的ナルヲ得ズ。主權ハ唯最高ノ權力ナリ。最高ト云フハ、比較的ノ意義ナリ。或主體ニ對シ高等ナルヲ意義ス。或範圍内ノ主體ノ中ニ於テ、最モ高キヲ云フ。即チ他ノ主體ト比較シテ生ズル意義ナリ。國家ハ、國家内ノ團體又ハ各個人ニ比較スレバヨリ高キ權力ヲ有ス。此等ノ中ニ於テハ、最高ノモノナリ。

第六 聯邦國ノ場合ニ於ケル主權ノ所在

通常、國家ハ單一國ナルユヘ、主權ノ所在ニ付、疑問ヲ生ズルコトナシト雖ヘモ、聯邦國組織ノ場合ニ於テハ、主權ノ所在ニ付、大ナル疑問ヲ生ズ。蓋シ聯邦國ハ、數多ノ部分國ガ相合致シテ、

更ニ一大總國家ヲ形成スルモノニシテ、部分國ハ國家タル資格ヲ留保シ、且ツ其總國家モ、亦國家タル資格ヲ有スルヲ以テ、主權ハ何クニ、又如何ニ存在スルヤ、不明ニ至ルヲ以ナリ。北米合衆國、瑞西國及舊獨逸帝國ノ場合ニ於テ、殊ニ此ノ問題ヲ生ズルナリ。又此ノ問題ニ關係シテ、主權ハ果シテ國家ニ、必要ノ要素ナリヤノ問題ニ生ズルナリ。之ニ付テハ、凡ソ四種ノ説明アリ。曰ク、

(一) 聯邦國ノ場合ニ於テハ、主權ハ總國家タル聯邦國ト、各部分國トノ間ニ、分割セラル、モノニシテ、聯邦國モ部分國モ、共ニ主權(縱合分割的ノモノナルモ)ヲ有スルヲ以テ、共ニ國家タル資格ヲ有スルモノナリト。(二) 聯邦國ノ場合ニ於テハ、各部分國ガ、主權ヲ有シ、聯邦國ハ主權ヲ有スルモノニアラズ。蓋所謂聯邦國ナル者ハ、元來ノ主權國タル各部分國カ、其ノ主權ノ作用ニ依リ合意ヲ以テ、之ヲ創立シタルモノニシテ、其ノ主權ハ各部分國ガ、依然トシテ之ヲ留保シ、決シテ之ヲ喪失スルモノニアラス。且ツ主權ハ之ヲ分割スルヲ得ザルモノナルユヘ、各部分國ガ之ヲ留保スル以上ハ、聯邦國ガ亦之ヲ有シ得ベカラザルナリ。而シテ主權ハ、國家ノ必要ナル要素ナルユヘ、之ヲ有セザル聯邦國ハ、眞ノ國家ナルモノニアラズ。唯條約上ノ關係タルニ止マルモノナリト。(三) 各部分國ハ、元來ハ主權者ナリシト雖ヘモ、聯邦國創立ノ場合ニ、其ノ主權ヲ拋棄シテ、聯邦國ノ支配ニ服從スルコトニ爲レリ。聯邦國ト各部分國トノ關係ハ、

條約上國際法上ノ關係ニアラズシテ、國法上ノ關係ニ變更セラレタリ、聯邦國ガ主權ヲ有シ、部分國ハ主權ヲ喪失スルニ至レリ。而シテ主權ヲ有セザル者ハ、之ヲ國家ト云フヲ得ザルユヘ、此場合ニ於テハ、其ノ聯邦國タル總國家ノミガ、眞ノ國家ニシテ、各部分國ハ、既ニ國家タル資格ヲ有セザル者ナリト謂ハザルベカラズト。(四)聯邦國ニ於テハ、總國家ト各部分國トガ、互ニ永續の係屬的ノ關連ニ立チテ、一ノ有機的共同體ヲ組成スルモノナリ。元ヨリ多數ノ國家人格存在スルモ、此ノ多數者ガ有機的ノ結合ヲ爲シテ、以テ一ノ主體ヲ形成ス。此ノ主體ガ即チ主權ヲ有ス。主權ハ總國家ト各部分國トノ何レニモ偏在スルモノニアラズ、此ノ兩者ノ共同體其者ニ存在スト。

以上ノ説明中、(一)ノ主權分割說ハ適當ナラズ。蓋シ主權ハ獨立、最高ノ權力ナリ。此ノ獨立及最高ハ分割スルコトヲ得ズ。二分ノ一、若クハ三分ノ一ノ獨立及最高ハ、在リ得ベカラズ。主權ノ分割ハ論理上不可能ノコトナリ。但政務ノ分配ハ、存在シ得。聯邦國ト各部分國トハ唯各或範圍内ノ政務ヲ有スルノミ。政務分配ト主權分割トハ、之ヲ區別セザルベカラズ、若シ主權分割說ハ、政務分配ノ義ナリトセバ、論理上ハ可能ナルモ、然カモ主權ノ所在ハ之ヲ知ルヲ得ザルナリ。(二)ノ聯邦國ハ主權ヲ有セズ、從テ眞ノ國家ニアラズト云フモ、適當ノ說ニアラズ。若シ然リトセバ、現時ノ北米合衆國及瑞西國等ハ、國際法上他ノ國家ト對立シ、人格者トシテ法律行爲ヲ爲スヲ得ザルニ至ラ

ン。故ニ例ヘバ、日本ガ北米合衆國ト條約ヲ締結スル場合ニハ、合衆國內ノ各部分國ヲ相手方トシテ、數多ノ條約ヲ締結スルモノニシテ、合衆國ヲ一ノ主體トシ、一個ノ條約ヲ締結スルモノニアラズト云ハザルベカラズ。又北米合衆國其者ノ憲法、法律及國家機關ハ存在セズ。此等ハ凡ベテ各部分國ノ條約上ノ制度ト云ハザルベカラザルニ至ラン。是レ決シテ國際法上及國法上適當ノ見解ト謂フヲ得ザルナリ。(三)ノ聯邦國ガ主權ヲ有シ、眞ノ國家ナリト云フハ、適當ナルモ、各部分國ガ國家ニアラズト云フハ、適當ナラズ。若シ各部分國ガ國家ニアラズトセバ、之レヲ唯地方團體ト爲サザルベカラズ。然ルトキハ聯邦國ナル者ガ、元來存在セズ、單一國ト擇ブコト無キニ至ラン。聯邦國ハ、各部分國ヨリ形成セラル、モノニシテ、各部分國ノ存在スルコトヲ、前提トスルモノナリ。殊ニ各部分國ハ聯邦國ヲ組織スルモ、其ノ元來ノ制度ハ、決シテ根本的ノ變更ヲ受クルモノニアラズ。故ニ之ヲ地方團體ト同視シテ、國家ニアラズト云フヲ得ザルナリ。然レモ主權ハ聯邦國之ヲ有スルユヘ、各部分國カ復タ主權ヲ有スト云フベカラズ。各部分國ハ無主權國ナリ。但各部分國ハ、唯最高ノ國權ヲ有セザル丈ケニシテ、元來ノ國權ハ之ヲ固有ス。元來ノ國權ヲ固有スル以上ハ、即チ之ヲ國家ナリト謂ハザルベカラズ。主權ハ必シモ國家ノ必要條件ニアラズ。唯國權ヲ固有スルコトガ、國家ノ資格ニ必要條件トスルノミ。主權ヲ國家ノ必要條件トセザルコトハ、多數學者ノ承認スル所ナリ。

例へば〔モール〕、〔ラバンド〕、〔ゲマイエル〕、及〔エリネック〕等ナリ。(四)ノ總國家ト各部分國トノ有機的共同體ガ、主權ノ主體ナリトハ、〔ギルケー〕(Cierke)及〔ヘーネル〕(Haenel)等ノ主張スル所ナルモ、之甚タ理解シ難キ説ナリ。何トナレバ聯邦國ノ場合ニ於テハ、其ノ聯邦國タル總國家ト、各部分國ノ、國家機關及憲法等ハ存在スルモ、此ノ以外ニ、其ノ所謂有機的共同體ナル者ノ、特別ノ組織法及固有ノ機關ナル者ハ、存在スルコトナク、從テ其ノ特別ノ作用モ、亦生ズルコトナケレバナリ。又之ヲ一ノ主體ト云フモ、不當ナリ。主體ニアラザレバ、主權ヲ有スルコトナシ。主權ハ唯總國家ナル聯邦國其者ニ屬スルノミ。

凡ソ此等ノ主權問題ハ、聯邦國ノ場合ニ於テハ、實際上甚タ緊要ナル關係ヲ有スルモノニシテ、國家ノ成立ト國民ノ觀念トニ、至大ナル影響ヲ及ボスモノナルユヘ、學理上ノ議論モ多端ニ涉リ、其ノ解決容易ナラザルノ觀ヲ呈セリ。