

國 家 論

THEORIES OF STATE

教 授

副 島 義 一

Professor G. Sejima

1923

國 家 論

副 島 義 一 述

第一節 國家論ノ歴史

東洋諸國殊ニ日本支那ニ於ケル國家及其思想ヲ研究スルコトモ、亦必要ナレドモ、未ダ材料完備セズ、之ヲ他日ノ説明ニ待タザルベカラズ。今茲ニハ唯主トシテ歐羅巴ニ於ケル國家思想ヲ説明スルニ止ムルノミ。

第一 希臘時代

歐羅巴ニ於テハ、國家及團體思想ハ既ニ古代ヨリ存在シタリ。先ヅ古代希臘ニ於テハ、國家ハ多數人類ノ結合シタル團體ニシテ、殊ニ有機的生活體ナルコトガ認メラレタリ。然レドモ當時團體及有機體ノ意義確然タラズ、加之國權ノ屬スル本體ニ付テハ、議論透明ヲ缺キ、其有機的生活體ノ説モ、唯國家ノ形容タルニ過ギズシテ、定義的ノ説明タラザルモノアリ。但シありとすとしてれすノ學說中ニハ卓見少カラズ。今日ノ學者モ猶採用セルモノ多シ。

(一)古代希臘ノ實際界ニ於テハ、家族團體アリ、及其擴張セ

ルモノトシテ種族、部落、民團、農業團等ヲ根據トスル地方團體アリ。殊ニ市府國ガ團體中ノ尤較著ナルモノトシテ發達シタリ。又團體ニ首領制團體アリ、組合制團體アリタリ。希臘人ノ國家的觀念ニ依レバ、國家ハ多數人ノ結合ナリ、人類ノ共同生活ガ自然ノ必要ニヨリ、高等ノ秩序トシテ顯出シタル形式ニシテ、獨立ノ全物トシテ自己固有ニ原始的ノ本體ヲ有スルモノナリ。人類各個人ハ、此ノ全物ノ中ニ部分トシテ包含セラレ、自己的目的ヲ有セズ、唯全物タル國家ノ目的ヲ達スル方法ニ供セラルルモノタルニ過ギズトセリ。而シテ希臘ニテハ、法律上一個人ノ人格ヲ認メザリシ如ク、國家ニ付テモ亦其ノ人格ヲ認メズ、唯國家ガ自己固有ノ本體トシテ存スルコトヲ認メタルノミナリ。一個人モ自己固有ノ本體ナルコトハ認メラレタリ。

(二) ぷらとーん (Platon) 曰ク、宇宙ハ大世界ナリ、一個人ハ小世界ナリ。國家ハ中世界ナリ。個人モ國家モ同ジク世界ナリ。一個人ハ小ナル國家ナリ。國家ハ大ナル人ナリ。畢竟、國家ハ精神ト物質トヨリ成ル生活體ナリ。國家モ有機體ニシテ人ト同様ノモノナリ。唯大小ノ差別アルノミ。而シテ國家ハ國家内ノ總ベテノ者ヲ包括スルモノニシテ單位ト爲リタル複數ナリ。即チ單位ノ全物ナリトセリ。

(三) ありすとてれす (Aristoteles) ノ國家ニ關スル説明ハ猶精密ナリ。曰ク。國家ハ自然的ノ出產物ナリ。人類ハ自然的ニ政治生活ヲ爲シ、國家ヲ組成ス。國家ハ自然ノ發達物ナリ。國家ハ

人類ノ共同生活體ノ中ニ於テ、最高ノ階級ニ在ル有機體ナリ。然レドモ國家ハ人ニアラズ。ぶらとーんノ言フ如ク、大ナル人ニアラズ。國家ハ組成セラレタル有機體ナリ、多數ノ要素ハ、互ニ相補助シテ作用シ、秩序的ニ結合セル全體ニシテ、自己自ラニ充足力ヲ有ス。從テ國家ハ、各個人ノ目的ニ供セラレル手段トシテ存スルモノニアラズ。直チニ目的其物ナリ。國家ハ自ラ其ノ存在ヲ保持シ、自ラ發達シテ他ニ待ツヲ要セザル生活體ナリ。其ノ成立ノ根元ト目的トハ、自己自ラニ之ヲ有スト。則チあ氏ハぶらとーんノ説ト異ナリ。國家ハ人ニアラズ。多數人ヨリ成立ツ組成物ナリ。多數ノ個人ガ單位トシテ綜合サレタル複數ナリ。有機的ニ共同生活ヲ爲ス聚合體ナリトセリ。斯ル意義ノ國家ハ其實ハ即チ社會ナリ。多數ノ人ヲ包括スル社會ヲ以テ國家トナセリ。斯ル社會ハ各個人ニ對シ法律上ノ關係ヲ生ズルヲ得ズ。唯秩序的關係ヲ生ズルノミ。從テ權利關係ハ生ゼズ。國家ハ人格ヲ有セズ、權利主體タルコトヲ得ザル論決ト爲ルナリ。ぶらとーんガ、國家ハ人ナリト前提セルニ拘ラズ、之ヲ複數ナリト言フハ不可ナルベク、又ありすとてれすが國家ハ有機體ナリト前提セルニ拘ラズ、之ヲ人ナリト言フニ反對セルモ、不可ナルベシ。但シありすとてれすハぶらとーんノ説ト異ナリテ、各個人ノ特別ノ生活範圍ト、總體ノ共同生活範圍トノ區別ヲ認め、且ツ國家ハ人類ノ複數ナレドモ、其ノ内住セル獨立ノ生活主義ニ依リ、全物トナリタル複數ナリトシ、此ノ全物ハ其ノ部分

ヲ合シタル總計トハ自ラ異ナルモノナリ。故ニ部分ノ交換ニ依リ全物ハ變更スルモノニアラズ、且ツ此ノ全物ハ各部分ノ作用力トハ區別スベキ特別ノ作用力ヲ有ストセリ。是レ今日ノ團體說ト殆ド相近似セル説明ナリ。然ルニ猶あ氏ノ說ニ依レバ、國家全體ノ實質上ノ單位ハ、複數者ノ秩序關係ニ依リテ成立スルコトヲ得ルモノニシテ、此ノ秩序關係ノ中ニ於テ、統治者ト被統治者トハ相對立ス。而シテ國家ノ立法權、決定權、行政權及司法權ハ各種類ヲ異ニスル統治部分ガ之ヲ掌ルモノニシテ、別ニ主權的中心點ハ存在セズ。此ノ立法權、決定權及司法權ヲ掌握スル者ト、人民タル被統治者トガ相對スルモノナリトセリ。故ニ國家ハ之ヲ統治ノ主體トセズ。唯國家ノ爲ニ作用スル各部分ヲ以テ直チニ國家トセリ。從テ若シ人民多數者ガ、共同團體ノ爲ニ統治ノ作用ヲ爲ス者ナルトキハ、此ノ人民全體ヲ國家トシ、此ノ統治ノ作用ヲ爲ス者ノ全體ガ、聚合的單位ヲ組成スル者ナリトシ。若シ少數者又ハ一個人ガ、立法的作用又ハ最高ノ作用ヲ爲ス者ナルトキハ、此ノ少數者又ハ一個人ヲ、國家ト同一ナリトシ、國家ノ權利主體ハ其ノ作用ヲ爲ス各部分ニ内住ストセリ。此ノ如クニシテあ氏ハ、國家ノ法律上ノ人格ヲ認メザルユエ、國家ノ統治部分ノ變更ニ由リ、國家モ亦變更シ、統治部分變更毎ニ國家ハ新タニ生ズルコトニ爲リ、毫モ永續スルコトナシ。從テ統治者ノ變更ニ由リ、國體ハ變更シ、國體ノ變更ハ即チ國家ノ變更ナリトセリ。但シ統治部ノ各個ノ聚合分子ニ變動アリ、

又君主ノ人的交代アルモ、國體ハ變更スルモノニアラズト言ヘリ。然レドモありすとてれすハ、統治者ヲ全ク一私人視セズ、全體ノ首長トシテ、社會上ノ權利ヲ有シ、全體ノ部分トシテ客觀的秩序ニ依リ、(憲法ハ統治關係ノ秩序ナリトセリ)。國家ノ權能ヲ行ヒ、共同體ノ爲メニ權力ヲ行使スル義務ヲ負フモノニシテ、自己自ラノ利益ノ爲メニ權力ヲ行使スルヲ得ズト言ヘリ。是レ殆ンド眞理ニシテ、統治者ノ背後ニ國家主體ノ存スルトヲ髣髴ノ間ニ認メタルモノナリ。唯未ダ國家人格ノ觀念ニハ到達スルコトナカリシナリ。

(西)すとあ(Stoa)ノ學說 すとあノ學徒ハ、其ノ固有ノ世界觀ヨリ國家ヲ説明セリ。然ドモ其ノ説明ハ頗ル粗略ナリ。曰ク。凡ソ自然ハ同種ノ各部分ヲシテ單位ニ合致セシムルモノナリ。人類モ亦自然的ノ性向ニ由リ自ラ合致スルニ至ル。故ニ全世界ノ人類ハ、相合致シテ世界國ヲ形成シ、最高ノ法律ニ支配セラレベシ。縱令此ノ地上ニハ特別ノ國家人民及法律アルモ、此等ノ差別ノ上ニ超越シテ、更ニ合致的ノ共同生活及世界國ガ成立スベシ。世界ハ全人類ヲ包括スル市府ナリ。種々ノ特別ノ國家ハ、此ノ市府中ニ在ル各個ノ街區タルノミ。世界及全人類ハ元來單位ノモノナリ。國家モ亦此ノ世界單位ヨリ傳來セル人類ノ自然的共同體ナリ。國家ハ各個人ノ團結セル獨立ノ單位ニシテ、固有ノ生活主義ヲ有スル有機的共同體ナリト。此ノすとあノ世界國ノ思想ハ中古ニ於テ再顯セリ。此ノ如クすとあハ、世界モ國家

モ個人モ共ニ單位ノ生活體ナリトセルモ、然カモ世界ガ人格タルコトヲ認メザルガ如ク、國家ノ人格モ亦之ヲ認メタルコトナシ。國家ハ單位ノ生活體トセルモ、此ノ單位ハ、國內ノ各部分ヲ連結スル道德上及法律上ノ束帶ニ依リ、保持セララルモノニシテ、國家ガ主體トシテ人格者タルコトハ、必ズシモ其ノ承認スルトコロニアラズ。國家ハ其ノ實ハ聚合的ニ合致シタル總體トセルノミナリ。

(五) そふいすてん(Sofhisten)ノ説 此ノ如ク希臘一般ノ觀念ニ於テハ、あ氏ノ説ニ從ヒ、國家ハ人類ノ善良、正義ノ目的ヲ達スル爲メノ結合ニシテ、自然的ノ發生物ナリトスル見解ニ反シ、獨リそふいすと及えびくーる(Epikur)等ノ學派ハ、國家及國權ハ、個人ノ利益及安全ノ爲メニ合意ニ依リ造テラレタルモノナリトセリ。そふいすとノ説ニ曰ク、國家ハ人類ガ便宜的、隨意的ニ造リタルモノナリ。即チ人意ニ依リ創造セラレタルモノニシテ、自然ノ發生物ニアラズ。而シテ各個人ハ自主權ノ主體ナルユエ、國家ニ於テ特別ノ權能ヲ有シ得ル者アルベキ理ナク、萬人ハ萬人ニ對シテ生活上ノ競争ヲ爲シ、從テ强者ハ弱者ヲ支配シ得ザルベカラヌ。然ルニ今國家ガ、此ノ强者ノ自由ノ動作ヲ制限スルコトアラバ、是レ自然ニ反スルノ制度ナリ。國家ハ寧ロ否認セザルベカラヌト。此ノそふいすとノ説ハ、幾多ノ批難アルモ、近世ノ契約説ノ先驅ヲ爲セリト謂フベシ。

第二 羅馬時代

羅馬ニ於ケル特徴ノ一ハ、希臘時代ニ比シ法觀念ノ著シク進歩セルコトナリ。即チ國家團體ノ權利主體ヲ認め、國家ト各個人トハ法律上ノ關係ニ於テ相對立スルモノナリトセリ。然レドモ團體ノ本質及權力ノ主體ノ見解ニ就テハ、未ダ詳細ナラザルモノアリ。一方ニハ國家團體ヲ認ムルモ、他方ニハ之ヲ否認スルノ結果ニ陷レリ。但シ羅馬法編纂時代ノ見解ハ、適當ナルモノ亦少カラザルモノアリ。

(一) しせろ(Cicero)ノ說ニ曰ク 國家ハ自己固有ノ本質ヲ有スル有機體ナリ。國家ハ會社ナリ。市民即チ國民ヨリ成立ツ會社ナリ。市民ヲシテ幸福ナル道德的ノ共同生活ヲ遂達セシムルコトヲ目的トスル共同體ナリ。國家ハ市民ノ總合體ナリ。多數ノ關節ヨリ成立ツ單位ナリ、國家ノ單位ハ其ノ關節ノ共同體ニ存ス。然レドモ國家ハ唯人類ノ結合ニアラズ、法及福利ヲ共同ニ遂達スル爲メノ結合ナリ。法及利益ノ共同ハ國家ノ要素ヲ連結スル束帶ナリト。而シテしせろハ國家ノ人格ヲ曖昧ノ中ニ認めタリ。即チ各個人ハ、共同體ニ對シ、獨立シテ自己ヲ保持スル固有ノ權利範圍ヲ有シ、各個人ト國家全體トハ、互ニ權利主格トシテ相對立スルモノナリトシ、且ツ國家ノ權力ハ、結局全人民(populus)ノ權ナリ、國家ノ管理者又ハ統治者ハ人民ノ權ヲ代表シ管理スル者ナリ。國家ハ「Persona civitatisペルソナ、シウィタチス」ナリトセリ。之

ニ由リテ見レバしせろハ既ニ、國家ハ權利主體ナリトノ概念ヲ有シタルモノト謂フベシ。然ルニ此ノ人民ハ、人民ノ一致の組織ヲ爲シタル複數、即チ人民議會ナリトセリ。行爲スル市民ガ即チ人民ナリ。人民トハ投票權又ハ議決權ヲ有スル市民ノ總計ナリ。元老院及官廳ノ作用ニ對シ、獨リ人民議會ノ作用ノミヲ以テ、人民ノ權力ナリトシ。然カモ人民議會ヲ人民ノ機關ナリトハセズ。且ツ國家組織ノ要素トシテ、元老院、政府及人民議會ヲ擧グルモ、更ニ中央的權利主格ノ概念ヲ掲グルコトヲ忘却セリ。又君主制ニ於テモ貴族制ニ於テモ、統治者ノ權ハ人民ヨリ傳ヘラレタルモノニシテ、其ノ固有ノ權ニアラズ、委任セラレタル權力ナリトセルモ、然カモ委任者ハ誰ナルヤノ説明ナク、畢竟國家人格ノ概念ヲ確認セズ、最終ノ主體アルコトニ到達セザリシナリ。

(二)羅馬法學者 羅馬法學者ノ説明ハ、頗ル詳細ナリ。羅馬法學者ハ、先ヅ公法私法ヲ區別シ、私法ハ個人法ナリ、個人ハ人格ヲ有ス、權利主體ナリ、此ノ個人ヲ中心點トシテ規定セルモノガ、私法ナリ。之ニ反シ公法ハ人民法ナリ。主權ヲ有スル羅馬人民ノ法ナリ。羅馬ノ公法ハ秩序關係ノ規定ニシテ、此ノ關係ニ於テハ權利主體ノ對立ナシ、唯羅馬國家ナル一個ノ主格ガ存在スルノミ。羅馬國家トハ即チ羅馬人民ナリ。羅馬市民ノ總體ナリ 羅馬市民ノ結合セル總體ナリ。羅馬市民ノ總體ハ、合議的ノ人民議會ニ依リ代表セラレ實現セラル。故ニ羅馬市民總體

ハ生ケル本體ナリ。最高ノ權力ヲ有スルモノナリトセリ。即チ羅馬法學者ハ、私法上ニ於テハ、人格ノ對立ヲ認メタルモ、公法上ニ於テハ唯國家ナル主格ノミヲ認メ、人格對立ノ思想ヲ演繹スルニ至ラザリシナリ。而シテ此ノ市民總體其者ハ、此ノ總體ヲ形成スル各個人ノ總計ヨリ抽出シテ、之ヲ單位、不可分ノ總意思ノ擔當者ナリトシ、國權ノ主體ハ市民ノ總計ニアラズシテ、法律的ニ組織セラレタル單位ノ市民全體ト爲シタリ。是レしせろノ見解ヨリ多少進歩セルモノナリ。而シテ此ノ如ク國家ハ、單位ノ人民總體ニシテ、權利主格ナリ、國家ハ其ノ全體ニ於テ生ケル有機體ナリトセルモ、然カモ國家ノ最高ノ作用ヲ爲ス人民議會ハ、之ヲ國家ノ機關トセズ、唯國家ニ屬スル權ヲ行フベキ爲メニ、法律上ノ委任ヲ受ケタルモノナリトセリ。當時國家的作用ヲ爲ス者ニ付、機關思想未ダ一般ニ起ラズ、元老院及行政府ガ國家ヲ代表シテ作用スルコトハ、恰モ後見ノ關係ト同視セラレ、殊ニ人民議會消滅後ハ羅馬人民全體ハ全ク意思不能トナリタルユヘ、元老院及統治者^{ブリテンチエフス}ハ總テ人民議會ノ權ヲ吸集シテ、全國家ヲ代表シテ作用スルコトニ爲リ、之ニ由テ統治者ハ國家的ノ權利主格ヲ全然擔當スル者ナリトノ觀念ヲ生ズルニ至レリ。而シテ人民議會ハ、未ダ之ヲ國家ノ機關トハ觀ザリシユエ、元老院統治者モ猶之ヲ機關トセズ、唯後見ト同一視シ、共同ノ後見人ト爲セリ。然レドモ羅馬全人民ヲ國家トナス觀念ハ、永續シテ行ハレタリ。而シテ國家ト一個人トノ關係ハ次ノ如ク解セラレ

タリ。即チ羅馬市民ノ一個人ハ一私人トシテハ、全體ニ對シ原則上不可侵固有ノ權利ヲ有シ、全體ニ對シ、眞ノ權利關係ニ於テ對立ス。一個人ハ獨立ノ全物タルナリ。之ニ反シ一個人ハ羅馬市民トシテハ、全體ノ一部分タルナリ。故ニ全體ノ權利ニ關シテハ、生キタル共同擔當者トシテ作用ヲ爲サザルベカラズ。然カモ此ノ權利ニ關シテハ獨立ノ持分ヲ有スルコトナシ。故ニ一個人ガ國權ヲ共同的ニ行使スルコトアルモ、是レ其一個人ノ權利範圍トナラズ。唯法規ノ規定ノ結果ニ依ル資格ト看做サレタリ。

帝制時代ニ至リテハ、元ト人民議會ニ屬シタル權能ハ、確定的永續ノ讓渡ニ由リ、凡ベテ皇帝之ヲ有シ、皇帝ハ人民議會ノ有シタル地位ト全ク同一ノ地位ニ立ツニ至レリ。之ニ由リテ皇帝ハ抽象的及排他的ニ全然總體ヲ代表スル者トシテ、普遍的的意思ヲ發表スル所ノ視ラルベキ實體ニ化シ、國家的權利主格ノ唯一ノ表現形式ト爲レリ。故ニ元來ノ結合的的人民單位ハ、營造物的ノ人民單位ニ變形セラレ、皇帝ハ遂ニ全然國家的權利主格ト同意義ト爲リ、主權の普遍的意見ノ有スル單一及恒久ナル性質ハ、皇帝ナル一人ノ意思發表ニ於テ、初メテ表現セラレタリ。今ヤ皇帝ハ立法、及行政ヲ其ノ掌中ニ握ルノミナラズ、人民議會ノ地位ヲ相續シテ人民議會ノ有シタル主權ノ地位ヲ占ムル者ト爲レリ。然カモ人民議會ノ如ク、其ノ作用ニ關シ形式上ノ規定ニ從フヲ要セズ、其ノ國家的ノ意思發表ニハ國家法ノ客觀規則ニ拘束セ

ラルルコトナシ。從テ、「皇帝ハ法ニ拘束セラルルコトナシ」及「皇帝ノ定メタル法ハ凡テ其ノ效力ヲ有ス」トノ二大原則ヲ生ジ、皇帝ハ全く專制的ノ作用ヲ爲シ得ル地位ニ立ツ者ト爲レリ。故ニ皇帝ハ普遍ノ化體ナリ。普遍意思ノ形成者ナリ。ゆすちにあんの言ヘル如ク皇帝ハ「生キタル法ナリ」。私法上ノ事ニ付テハ人格者ナリシモ、抽象的ノ國家單位ノ擔當者トシテハ、人格ノ上ニ立チ人格ノ外ニ在ルモノト爲レリ。當時羅馬ニハ未ダ國家人格ノ觀念起ラズ。且ツ國家人格ナル語ヲ用ユル者モナク。從テ後君主ガ前君主ノ國家行爲ニ拘束セラルベキモノナリヤノ間同ヲ起ス者モアリタリ。

(三) 羅馬法編纂時代 (Corpus juris civilis) 此ノ時代ニ於テモ、古羅馬ノ觀念ト同ジク、權利主體ハ唯之ヲ二種ニ區別シ、羅馬國ノ有スル公法上ノ權利主格ト、一個人ノ有スル私法上ノ人格トヲ認メ、團體ハ唯公法ニ於テ存シ、人格ハ唯私法ニ於テ存ス。而シテ其ノ團體トハ多數ヲ單位ニ包括シタル全物ナル共同體ナリ。其ノ人格トハ固有ノ權能ノ擔當者トシテ承認セラレタル一個人ナリ。公法上ノ權利主體ハ人格ニアラズ。團體ガ私法上ノ行爲ヲ爲ストキハ、唯擬成ニヨリ之ヲ人格トスルノミ。國家ハ人格ニアラザル共同體ニシテ、法規ノ上ニ立チ法規ノ外ニ在リ、人格ハ法規ニ依テ承認セラレ制限セラルルモノナリトセリ。且ツ皇帝ノ代表スル羅馬ノ國家ハ、總ベテノモノヲ包括スル普遍的絶對的ノ本體ナリ。一個人ノ意思ニ對立スル普遍意思

ノ本體ニシテ、各個人ノ存在ノ上ニ在ル普遍的ノ存在ナリ。國家ハ 國家内ノ部分ヨリ 形成セラルル 全物ニシテ、各個人ガ 唯單ニ 集合シタルモノニアラズ反テ 單位ノ 總本體タルモノナリ。此ノ總本體ハ生活セル有機體ナリ。此ノ總本體ノ元素ハ場所的ニ分離セラルルモ 總本體自體ハ 單位ノ 形體ナリ。自己自ラニ基礎ヲ有スル生活單位ニシテ各部分ノ總計ニアラズ、關節ノ交代ニ由リ變動ヲ受ケザル不變恒久ノ生活單位ナリ。此ノ有機的單位ハ、各部分ガ法規的ノ秩序ニ依リ全體トシテ作用スベク結合セシメラレタルニ由リ生ゼルモノニシテ、主觀的單位ニアラズ、客觀的ノ單位ナリ。(主觀的單位トハ或社會的主體ノ内部ニ有機的ニ單位ノ存在スルモノヲ云フ。然ルニ羅馬ノ團體ハ、外部的ニ機械的ニ動作セシメララル合成體ナリ。故ニ之ヲ客觀的ノ單位ト云フ)。羅馬人民全體 (Populus) ハ此ノ客觀的單位即チ單位的總體ナリ。(總體ニ複位的總體ト單位的總體ノ兩種アリ。複位的總體ハ合計ト同ジ。又單位的總體ニ兩種アリ。即チ總體ノ内ニ於テ單位ノアル場合ト、單位ノ内ニ於テ總體ノアル場合ト、是ナリ。古代日耳曼ノ觀念ニ於テハ、「組合」ハ總體ノ内ニ於ケル單位ナリトセリ。然ルニ羅馬ノ單位的總體ハ、單位ノ内ニ於ケル總體ナリ。)此ノ單位的總體ハ公法上ノ權利主格ナリ。其意思及行爲ハ、共和制時代ニ在リテハ、合議制ノ集會ノ作用ニ依リ實顯セラレタリ。從テ此ノ總體ハ實在的ノ本體ナリキ。又帝制時代ニ在リテハ、人民ノ權ニ基ヅク皇帝ガ、國家的作用ヲ

爲セリ。故ニ羅馬人民全體ハ實在的本體ヲ有スル單位的總體ナリ。是レ當時ノ一般觀念ナリ。

然ルニ他ノ一方ニハ、此ノ單位的總體ノ爲メニ作用スル者ハ共和制ヨリ皇帝制ニ變ジ、而シテ皇帝ノ統治作用ハ或ハ其ノ固有權ニ由ルトスルモ、或ハ高權ノ委任ニ依ルトスルモ、兎ニ角皇帝ハ、此ノ單位的總體ヲ代表シテ作用シ、總體ハ此ノ實在的ノ代表ニ依リ、初メテ其ノ作用ヲ實現スルモノナルユエ、此ノ總體ハ唯思想上ノ存在ヲ有シ、抽象的概念ノ價值ヲ有スルノミ。即チ總體ハ、其ノ上ヨリ從テ其ノ外ヨリ、活動セシメラルル抽象的ノ單位ナリトノ見解モ生ゼリ。是レ所謂營造物ノ觀念ナリ。但シ此ノ如ク單位的總體ヲ或ハ實在的ノ本體ト觀ルモ亦單ニ思想上ノ概念ト觀ルモ、然カモ此ノ總體ガ、公權ノ主格的中心トシテ、他ノ總ベテノ者ニ對立スルモノナルコトハ、當時既ニ一般ニ理解セラレタル所ナリ。

第三 中古ノ羅馬法學者及寺院 法學者ノ説明

中古ノ羅馬法學者及寺院法學者ハ、社團及國家ノ團體ナルコトヲ認ムルノミナラズ、猶法律上ニテハ其ノ人格者ナルコトヲ認メタリ。假令此ノ人格ハ斷成ナリトセルモ、其ノ人格ナルコトヲ認メタルハ、古代羅馬法學者ニ比シ、一段ノ進歩ナリト謂フベシ。且ツ此ノ擬成說以外ニ於テハ、近世ノ説明ト略同様ナル

適當ノ見解甚ダ多キヲ見ル。但國家ト、國家ノ爲メニ作用スル統治者トヲ對立セシムルハ、中古ノ特色タル單位主義ヲ貫徹セルモノト謂フベカラズ。是レ猶缺點トスベキ所ナリ。

(一) 註釋學者 (Glossatoren) ノ説明 (十二、三世紀ノ羅馬法解釋者)

註釋學者ノ説明ニ依レバ、國家ハ社團ノ意義ヲ基礎トス。社團ハ人類ノ結合セル團體ナリ。人民總體ハ社團的團體ニシテ、其ノ關節員ノ變換ニ拘ラズ、永續シテ存在ス。且ツ各個人ノ權利ト異ナル特別ノ權利ヲ有ス。故ニ總體ハ固有ノ權利主格ナリト云ヘルモ、然カモ羅馬帝國ニ於テハ、皇帝ガ國家權力ノ全般ヲ有ス。是レ羅馬人民ガ、皇帝ニ其ノ統治權ヲ讓渡シタルニ由ルナリトセリ。又此ノ學派ハ單位トシテノ總體ト、複位トシテノ總體トヲ區別スルコトナク、唯多數者ガ集合シテ存在スレバ、直チニ之ヲ單位的總體トシ、社團ト通常ノ社會的關係又ハ共同關係トヲ區別スルコトナシ。且ツ其ノ説明中「法律上ノ人」又ハ「擬成人」等ノ名辭ヲ用キルコトモナシ。註釋學者ノ説明ハ以前ノ羅馬法學者ノ説明ニ比シ寧ロ退步セルノ感アリ。

(二) 寺院法學者 (Canonisten) ノ説明

寺院法學者ノ説明ハ甚ダ進歩セルヲ發見ス。寺院法學者ハ先ヅ寺院ノ性質ヲ説明シテ曰ク、耶蘇教ノ寺院ハ信者ノ總體ヨリ成ル社團ナリ。是レ寺院ノ本體ナリ。寺院ノ形而上ノ存立ハ、神ノ創造ニ由ルモノニシテ、神ハ寺院ニ其ノ心靈ヲ分賦シ、絶エ

ズ其ノ意思ト精神トヲ注入シテ之ヲ指揮ス。故ニ寺院ハ不可思議ノ本體ニシテ、神ノ建設物ナリ。直接ニ神ノ定メニ從ヒ組織セラレタリ。而シテ羅馬法王ハ、此ノ寺院ノ首長トシテ、神ヨリ直接ニ神ヲ代表スベキ全權ヲ受ケタルモノナリ。故ニ寺院ハ權利主格ナレドモ、此ノ權利主格ノ淵源ハ神ニ在リ。神ハ其ノ地上ノ代表者タル法王ヲシテ、總體タル社團ノ權利ヲ擔當セシム。從テ寺院ハ營造物的ノ性質ヲ有ス。國家モ亦寺院ト同ジク社團タル性質ヲ有ス。社團ハ單位ノ團體ニシテ、關節員タル部分ガ、共同的ニ組織シタル全物ナリ。此ノ全物ハ、之ヲ組織スル各部分トハ異ナル特殊物トシテ存ス。國家ハ、其ノ團體員ノ變換ニ拘ラズ、常ニ同一ノ團體トシテ存立スルモノナリ。且ツ此ノ單位ノ團體タル社團ハ、權利主格ニシテ即チ人格ナリト。斯クシテ寺院法學者ハ初メテ人格ナル名詞ヲ用イ以テ自然人ト區別セリ。而シテ自然人ハ實物的意義ヲ有シ人格ハ法律上ノ意義ヲ有ストセリ。然ルニいんのせんす (Innocens) ハ社團ノ人格ハ擬成ナリトシテ曰ク、社團ハ物體ヲ有セザル概念上ノ本體ナリ。又社團ハ實物的ノ存在ヲ有セザルユエ、刑罰ヲ受クルコトナシ。純然タル概念上ノ人格ハ、法ノ擬成ニ依テ生ズ。社團タル總體ハ、其ノ實ハ多數ノ個人ノ總計ナリ。唯法律上之ヲ概念シタル本體ナリ。敎ニ技術的の外部的ノ法人ナリト。羅馬法學者ハ、社團人格ノ擬成說ヲ唯髣髴ノ間ニ認メタルニ過ギザリシガ、寺院法學者ハ明確ニ之ヲ主張セリ。是レ法理ノ一段ノ進歩ナリト謂

ヲ得レドモ、全物タル社團ガ唯擬成的ノ人格ナリト云フハ、猶説明ノ餘地ヲ殘シタルモノナリ。

其ノ他、寺院法學者ノ説ニ依レバ、擬成的ノ權利主格ト、之ヲ代表シテ作用スル自然的ノ權利主格（即チ自然人タル統治者ヲ云フ）トハ、全ク獨立ノ別個ノモノトシテ相對立スルモノナリ。團體全部ト其ノ關節員トノ間ニハ、對立の權利關係ガ成立シ、公法ハ此ノ團體ト之ニ對スリ各個體トノ權利義務ヲ規定スルモノニシテ、唯客觀法タルニ止マルモノニアラズ、主體間ノ權利義務ヲ規定スル主觀法ナリト云ヒ。且ツ凡テ公法上ノ權利義務ハ、思想上ノ主格タル法人ニ屬シ、而シテ此ノ權利主格ノ代表者ハ、團體ノ憲法ニ依リ立テラレタル自然人ニシテ、此ノ自然人ハ、其ノ自己ニ委セラレタル權利ヲ實行スルニ付テノ權利ヲ有スルモ、其ノ實行スル權利其ノ者ハ、此ノ自然人ノ自己ノ權利ニアラズ、法人ノ權利ナリト云ヘリ。是レ殆ド近世學者ノ見解ト同一程度ニ進歩シタルモノナリト謂フベシ。

然レドモ寺院法學者ハ、其ノ立脚點トシテ、寺院ナル社團ハ神ヨリ其ノ心靈ヲ享受スルモノナリトセルユエ、寺院ハ營造物ノ性質ヲ有ストシ、而シテ世俗界ノ社團モ、亦之ヲ營造物的ノ法人トシ、殊ニ國家ハ高等ノ營造物的有機體トシテ表現セルモノナリトセリ。蓋シ營造物ノ性質トシテ、其ノ權力又ハ權利ハ、營造物ノ外ニ在ル地位ヨリ、之ヲ享受スルモノニシテ、此ノ地位ガ營造物ノ權力ノ最終ノ淵源ト爲ルモノナルニ由ル。故ニ寺院法學

者ノ社團ハ、大ニ營造物的ノ色彩ヲ帶ブルモノニシテ、此ノ見解ニ依レバ社團タル總體ハ原權ノ爲メニ其ノ獨立ガ妨ゲラルルコトニ爲ルナリ。

又寺院法學者ハ、總體ト總體ノ代表者トヲ區別シ、總體ハ、思想上單位ノ權利主格ニシテ、此ノ單位トシテ相結合シタル各員ノ上ニ及外ニ存シ、總體ノ權利ハ、内ニ於テハ其ノ實際上ノ權利擔當者ニ對シ獨立ノモノナリ。然レドモ此ノ權利擔當者トシテ統治權ヲ行フ各個人ハ、其ノ統治者地位ノ上ニ付テノ權利ヲ有シ、且ツ此ノ統治者地位ハ人化サレ、統治權ヲ行フ各個人ハ、此ノ人化セル地位ヲ代表スルモノトセリ。斯クノ如ク寺院法學者ハ既ニ總體ヲ單位トセルモ、亦此ノ統治者地位ヲ人化視スルハ矛盾ノ見解ナリト云フベシ。現時日本ニ於テ、皇位ガ統治權ノ主體ナリトセル論者ハ、此ノ寺院法學者ノ說ニ據ルモノナリト謂フベシ。

又合議制ノ組織ヲ以テ統治權ヲ行フ場合ニハ、其ノ合議制ノ組織體ガ、此ノ統治者地位ニ屬スル權利ヲ擔當スルモノナリトシ、而シテ總體ハ結局之ヲ技術的ノ權利主格トシテ之ヲ輕視シ、人化セル統治者地位ヲ重視シ、此ノ地位ヲ社團人格ト同視スルニ至レリ。日耳曼主義ノ觀念ニ於テハ、社團ハ有機的ノ共同體ナリ、法人ハ總體ノ中ニ内住スル生活單位ナリ、總體ハ此ノ單位ヲ形體化シタル有機體ナリトセリ。之ニ反シ、寺院法學者ハ、社團人格ハ、擬成ナリトシテ、日耳曼觀念トハ其ノ見解ヲ異ニセ

リ。然レドモ寺院法學者ガ、社團其ノ者ハ、關節員ノ部分人格ガ共同的ニ組織シタル全物ナリト説明セルハ、日耳曼流ノ見解ト全ク相同ジト謂フベシ。

(三)十四世紀ノ羅馬法學者 (Legister) 寺院法學者ノ説ニ比シ、十四世紀ノ世俗的法學者ノ説明ハ大ニ遜色アリ。其ノ大略ハ、君主制ノ國ニ於テモ、共和制ノ國ニ於テモ、共ニ國家ハ、人民總體ナリ、又國家ハ統治者ト關節トヨリ組織セラレル本體ナリ、統治者ハ總體ノ人化セル單位ト共同體ヲ擔當スル者ナリ、又總體モ共同體ノ生活ニ共働スルモノナリト言フニ過ギズ。中古ノ羅馬法學者中ばるとるす。(Bartrus) ノ説明ハ稍精細ナリ。ばるとるすハ、先ヅ社團ト單純ノ共同關係トヲ區別シ、社團ハ團體ニシテ人格ヲ有ス。國家ハ即チ社團ナリ。而シテ人格ハ法律ノ創造シタルモノニシテ、即チ法律上ノ人ナリ。故ニ法律上ノ擬成ナリ。從テ自然人ハ二重ノ人格ヲ有ス。自然的ノ人格ト法律上ノ人格ト是ナリ。社團ノ人格ハ思想上ノ人格即チ擬成ナリ。總體タル國家ハ概念物ニシテ心靈ト意思トヲ備附セラレルモノナリト云ヘリ。猶、團體人格ノ性質ヲ説明シテ曰ク、團體人格ハ、團體トシテ結合セル各個人トハ、全ク之ヲ區別スベキモノニシテ、各個人タル團體ノ關節員ハ多數ナルモ、此ノ團體ハ全ク單位ノモノナリ。關節員ハ絶エズ變換スルモ、團體ハ常ニ同一者トシテ存在ス。關節員ハ過去ト將來ニ於テ不定ナルモ、團體ハ絶對的又ハ相對的ニ不死ノモノニシテ、確實ナル人格ナリト。從

來ノ羅馬法學者ハ、團體タル法人ト其ノ關節員トハ、凡テノ關係ニ於テ、個人間ノ對立ト同一視セルモ、中古ノ羅馬法學者ハ然ラズ、社團ハ各個人ニ依リ組織セラレタル本體ニシテ、各個人ハ此ノ本體ノ關節ナリ、此ノ關節員ノ總體ハ、單位ノ權利主體ノ中ニ包含セラルト爲セリ。此ノ説明ハ今日ノ見解ト略同點ニ達セリ。然レドモ當時ノ理解法ニ於テハ、部分ノ總計ト全物トノ區別ヲ認メザリシユエ、社團タル總體ハ、實際上多數ヲ合計シタル總合物ニシテ、唯法律上技術的ニ、之ヲ人格トシテ擬造シタルモノニ過ギズト言フニ止マレリ。

第四 其ノ他ノ中古ノ學說

(一) 中古思想ノ傾向 中古ニ於テハ、羅馬法及寺院法ノ發達ニ伴ヒ、寺院及國家ニ關スル種々ノ學說生ジ、十三世紀ニ於テハ、其ノ研究旺盛ヲ極メ、國家及法ニ關スル哲學モ亦大ニ起リ來レリ。殊ニ當時ハ、寺院及國家ノ兩主義竝君主及民主ノ兩主義、其ノ紛爭ヲ極メタリ。然レドモ中古全體ノ思想ノ傾向ハ、單位主義ヲ以テ、人類團體ヲ解說スルノ方向ニ進メリ。其間中古ノ公法學者ハ、古代ノ國家及法ノ思想ヲ繼受シ、之ヲ以テ中古思想ト相戰ヒ、漸次兩者ノ思想ヲ融合シテ、更ニ新ナル觀念ヲ生ズルニ至リタリ。是レ自然法派ノ學說ナリ。故ニ中古ノ思想ハ、古代思想ノ精核ト近世思想ノ根元トヲ包含ス。中古ノ政治學說ノ歴史ハ、同時ニ中古ノ社會系統歴史ニシテ、又自然法派ノ思想ノ

發達ノ歴史ナリトス。

(二)單位思想ノ發端 中古ニ於テ特ニ顯出セル單位ノ思想ハ元ト宗教上ノ觀念ヨリ發シ、遂ニ人事社會、殊ニ國家觀念ニ大ナル影響ヲ及ボシタリ。而シテ此ノ宗教上ノ觀念ハ、遠クあうぐすちぬす(Augustinus)時代ニ濫觴セリ。蓋シ耶蘇教ノ觀念ニ於テハ、人類ヲ以テ、世俗的國家ニ於ケル顯象トセズ。又國家ヲ以テ、人類ノ共同生活ヲ全然ニ包括シ盡シタルモノト見ズ。此ノ宇宙ニハ、天地ヲ包括スル最高ノ共同體アリ、人類各個ハ此ノ共同體ノ關節員ナリ、此ノ共同體ニ於テ、其ノ關節員ヰ、神ノ人格ノ中ニ吸收セラレ、神ト共ニ單位ニマデ結合シタルモノナリ。故ニ之ガ關節員タル各個人ハ、不死ノ人格トシテ絶對ノ價值ヲ有シ、且ツ彼岸的ノ目的ヲ有スルモノナリトセリ。あぼすてる、ぱうるす(Apostel Paulus)ノ説明ニ曰ク、耶蘇教信仰者ノ共同體ハ、耶蘇ノ成體^{ライブ}ニシテ、耶蘇ハ此ノ成體ノ頭首ナリ。共同體ハ相結合構成サレタル全體ニシテ、神ノ心靈ヲ以テ通貫サレタルモノナリ。寺院ハ信仰者ノ共同體ニシテ、信仰ニ關スル營造物ナリト。あうぐすちぬすノ寺院ニ關スル説明ニ曰ク、寺院ハ神國ト同一ニシテ、神國ガ各時ニ地球上ニ顯ハルル部分ナリ。之ニ反シ、國家ハ唯世俗的ノ邦土ナリ。寺院ハ直接ニ神ノ創造シタルモノニシテ、神ナル人格ニ集中セラレタル生活單位體ナリ。寺院ハ超世間的ノ人類目的ヲ遂達スル、彼岸的ノ團結單位ニシテ、生キタル組織即チ有機體ナリ。且ツ獨立單位ノ全物ナ

リ。但シ此ノ組織體ニハ、一種奇妙ナル宗教的祕密ノ實質ヲ有ス。即チ寺院ハ耶蘇ノ神祕的ノ身體ヲ構成スルモノニシテ、且ツ同時ニ世間的權利ノ主體ナリ。寺院ハ完全ニ發達シタル成體的存在ヲ有ス。自満足ノ外部的國家タルト、同時ニ亦天ト地トヲ抱合統一スル彼岸的ノ本體ナリト。其ノ他寺院派ノ學者ハ主張シテ曰ク、寺院ハ神ノ創造ニ依リ、其責務ヲ盡スベキ爲メニ必要ナル權能ヲ、獨立ノ權トシテ有ス。寺院ハ國家ヨリ其ノ存在ヲ得タルモノニアラズ。故ニ羅馬法皇ハ羅馬皇帝ト全ク相對立ス。皇帝ノ權力ハ寺院ニ及ボスヲ得ズ。寺院ハ國家ノ上ニ高キ地位ヲ有シ、其ノ起原、内容、目的ニ付キ完全ナル獨立ノ地位ニ在リ。國家ハ IMPERIUM (統治權) ヲ有シ、寺院ハ SACERDOTIUM (宗教權) ヲ有ス。僧侶ノ此ノ權ハ、世俗的ノ國權ヨリ高キ地位ヲ有スルコト、猶心靈ガ肉體ノ上ニ立テ、天ガ地ノ上ニ立ツガ如シ。從テ國家ハ寺院ニ提供ノ義務ヲ負擔スベシ云々ト。

(三) 單位ノ思想 中古ニ於テハ、此等ノ説明ニ基ヅキ、單位思想大ニ行ハレ、從テ又國家ノ單位モ推論セラレタリ。單位ノ説明ニ曰ク。抑宇宙構成ノ原則ハ單位ニ基ヅク。神ハ唯是單位ノ存在ナリ。世界ノ凡テノ多數ノ前ニアリ且ツ上ニ在ル單位ナリ。神ハ凡テノ各個物ノ存在ノ淵源ナリ、目的ナリ。神ノ理智ハ、世界法律トシテ、森羅萬象ヲ貫通シテ支配ス。神ノ意思ハ、凡テノ各個物ヲ其ノ一目的ニ從ハシメテ、之ヲ支配シ、以テ萬物ノ存在ヲ完フス。凡ソ一個ハ多個ノ前ニ在リ、多數ハ其淵源ヲ單位ノ

中ニ有ス。而シテ遂ニ單位ニ復歸ス。秩序ハ是レニ由テ成立ス。秩序ハ多數ガ單位ニ從屬スルニ由テ生ズ。宇宙ニ於テハ、神ナル單位ガ支配ルスニ由テ秩序ガ成立ス。且ツ宇宙即チ總ベテノ世界存在ハ、關節的ニ構成セララル唯一ノ全物ナリ。各ノ特別ノ共同體又ハ一個體ハ、宇宙目的ニヨリ定メラレタル部分ニシテ、宇宙全體ト此ノ各部トハ、神意ノ調和ニヨリ相關連スル唯一ノ物トシテ、一ノ精神ニヨリ支配セラレ、一ノ法律ニヨリ形成セラレタル組織物ナリ。此ノ宇宙構成ノ基礎主義ハ、各部構成ニモ亦貫通ス。宇宙一般ノ原則ハ、何レノ物ニモ類推的ニ適用セララル。特別ノ各個體モ、全物ナル以上ハ、^{マクロコスモス}大世界ノ小模寫物ナリ。宇宙内ノ各ノ有機體ニ於テハ、心靈ハ單位ノ根元ナリ。心靈ノ諸力ノ中ニハ理智ガ單位ト爲ル。此ノ宇宙ニ於ケル各個ノ特別物ハ、宇宙構成ノ部分トシテ、宇宙目的ニ從ヒツツ、同時ニ又特別ノ目的ヲ有スル小全物ナリ。宇宙ハ唯一ノ神ヲ有スル大^{ミクロコスモス}世界ナリ人ハ單位ノ心靈ヲ有スル小世界ナリ。是レ亦國家ノ模^{メソコスモス}型ト爲ル。國家ハ中世界ナリ云々ト。此ノ單位說ハあうぐすちぬすノ唱ヘタル所ニシテ、とますあくいの(Thomas Aquino)殊ニ之ヲ完成セリ。

單位ノ原則ニ從ヒ羅馬帝國モ亦説明セラレタリ。曰ク、宇宙ノ中ニ於テ、全人類ハ、總目的ヲ有スル特別ノ全物ナリ。全人類ハ、自己自ラ結合セル單位ノ人民ナリ。或神祕的ノ成體ニシテ、此ノ全人類體ハ、單位ノ法律及政治ニ依リテ其ノ目的ヲ達スル

モノナリ。羅馬帝國ハ、人類單位ノ原則ニ依リ生ジタル世俗的國家ナリ。羅馬帝國ハ、神ガ、宇宙國ノ終局ノ形成物トシテ立ラタルモノナリト。然ルニ羅馬帝國ノ普遍的ノ單位國ナルノ思想ニ對シ、異論ヲ生ジ來レリ。佛國ニ於テ殊ニ然リ。曰ク、全人類體ガ單位ナリトスルモ、各國家ガ其ノ外形的單位ヲ失フモノニアラズ。人類ノ自然ト世俗的權力ノ性質ニ從ヒ、多數ノ國家ハ自ラ發生スルニ至ルモノナリト。是レ國民的國家ノ發生ヲ豫言シタルモノニシテ、近世國家觀念ノ發端ナリトス。且ツ中古ノ單位說モ決シテ絶對的ノモノニアラズ、又全然ノ排他的ノモノニアラズ。唯人類ノ共同目的ノ要求ニ應ズル程度ニ於ケル單位ナルノミ。從テ人類社會ノ外形上ノ被蓋タル單位タルノミ。故ニ國家ナル總體ハ、其ノ内部ニ於テハ、多數ノ階級的ノ部分ニ區分セラレ、其ノ各部ハ、縱令全物ノ連絡ヲ保ツモ、然カモ同時ニ自己自ラ特種ノ目的ヲ具備シ、自己自ラモ亦再ビ多數ニ區分セララル單位ノ全物タルヲ妨グズ。故ニ最高ノ國家ノ單位ト、個人ノ單位トノ間ニ、中間ノ單位ヲ生ズ。從テ單位ニハ個人、親族、地方體、市府、州郡、國家、帝國等ノ單位アリ。然レドモ斯ノ如キ單位ノ分立ハ、畢竟單位ノ大原則ニ反スルニ至ルヲ以テ、中央的單位ノ思想ヲ生ジ、國家ノ絶對的及排他的ノ單位ハ、無意識的ニ認メラルルコトニ爲リタリ。

(四) 中古公法學者ノ國家觀念 中古ノ公法學者ハ、單位思想ノ刺撃ヲ受ケ、其ノ國家説明モ漸次進歩シ、加之、古代思想及

りすとてれすノ國家觀念ノ影響ニ依リ、國權ノ排他的性質ヲ有スルコトヲ認メ、國家ハ最高完全ナル排他的、自足的ノ共同團體ニシテ、個人及團體ヲ包括スル全般的存在ナリ。即チ國家ハ主權ヲ有スル有機的人類團體ナリト云ヘリ。然レドモ此ノ國家ノ法律上ノ性質ニ關スル説明ハ、未ダ完全ナラズ。唯國家ナル總體ハ法ノ擬成物ナリ。總體ハ人格ナルモ眞實ノ人格ニアラズ、人ノ影ナリ。元ヨリ總體ハ其ノ關節ノ變更ニ拘ラズ、依然トシテ常ニ同一物トシテ存在スルモ、是レ概念物ナリ。意思不能、行爲不能ナリ。而シテ部員ノ行爲ハ、當然總體ノ行爲タル效力ヲ有セザルモ、唯總體ハ人格ナルユエ、他人ノ代表ヲ可能的ニ爲サシムルコトヲ得。即チ統治者其ノ他人民議會ガ其ノ全權内ニ於テ作用セルコトハ、直接ニ總體ノ代表者トシテノ作用タルナリ。而カモ此ノ人格ハ實ハ擬成ナリトス。是レ中古公法家ノ理解法タリシナリ。

斯ノ如ク中古ノ公法家ハ、既ニ公權力ノ掌握者ハ、代表的ノ作用ヲ爲スモノトシ、共同體ハ人格トシテ有機的ノ單位ナリトノ説明ヲ爲セシモ、未ダ實在的人格ノ思想ニ到達セズ。國家概念ハ、畢竟ハ技術的ニ之ヲ試ミルノミニシテ 國家ヲ有機的全體トシテ法律上ノ理解ヲ爲スニ至ラズ。ばるづす (Baldus) ノ如キハ 國家人格說ヲ採リ、統治者ノ個人ノ資格ト統治者資格トヲ區別シ、統治者資格トシテノ作用ハ、國家人格ノ作用ナリトセリ。然レドモ國家人格ノ意思能力ヲ認メズ、唯當時流行ノ擬成說ニ依

レルノミ。(故ニ委任者死亡スレバ、統治者ニ委任セラレタル裁判權モ、亦消滅スト云ヘリ)。當時既ニ統治者ト總體トノ間ニ主權所在ノ争ヲ生ゼルモ、然カモ主權ノ眞ノ擔當者タル主體ハ、唯之ヲ技術的ニ構成スルコトニ甘ンゼルノミ。殊ニ國家ハ目ヲ以テ睹ルコトヲ得ル主權者ト同一ナリトノ見解ニ止マレリ。統治者が主權ノ主體ナリトノ說ヲ採ル者ハ、假令統治者トシテノ權利範圍ト、其ノ個人トシテノ權利範圍ヲ區別セルモ、然カモ未ダ國家全體ノ人格ハ、完全ニ之ヲ認メズ。反テ國家内ニ於テ統治者人格ヲ認メ、而シテ此ノ統治者人格ハ、統治者ノ地位ヲ人化シタルモノノ謂ニシテ、統治者ノ代謝ニ拘ラズ、永存ス。君主國ニ於テハ、君主ガ此ノ地位ヲ踐履シテ、眼以テ睹ルヲ得ベキ代表者ト爲リ、以テ統治者人格ヲ表現シ、共和國ニ於テハ、最高ノ人民議會ガ、此ノ統治者人格ヲ表現スルモノナリトセリ。(是レ前述ノ寺院法學者ノ說ニ依レルモノナリ)。又人民總體ガ主權ノ主體ナリトノ說ヲ採ル者ハ、統一的ノ首長ヲ除外シテ人民總體ノ理解ヲ求メントセルユエ、必ズシモ之ヲ單位ノ組織體トセズ、反テ人民總體ハ、政府ト相對立シテ特別ノ主格トシテ存スルモノニシテ、唯總體トシテ人化セラレタルモノトセリ。而シテ總體ハ各個人ノ多數トハ之ヲ區別セルモ、然カモ此ノ總體ハ、結局各個人ガ、唯法律上ノ單位トシテ包括セラレタル總計タルニ外ナラズ、即チ聚合的總計ニシテ、分離的總計ニアラザルノミ。故ニ人民主權論者ハ、主權者タル人民ハ、聚合的單位トシテ包括セラレ

タル總ベテノ者ノ合計ナリトセリ。

(五) 國家有機體說 中古ノ諸學者ハ、單位ノ思想ニ基ヅキ、人類團體ヲ有機體トシテ説明スル者多シ。曰ク、全人類ハ其ノ總體ニ於テハ、有機體ナリ。全人類ハ祕密ノ體ナリ。而シテ寺院派ハ、地上ニ於テハ、耶蘇ノ代官ガ此ノ祕密體ノ單位ノ首長ナリトシ、皇帝派ハ世俗ノ首長トシテハ、寺僧ノ外ニ特別ノ存在ヲ必要トス、祕密體ニハ一個ノ最上ノ首長アルベキモ其ノ下ニ宗教上及政治上ノ二個ノ首長アルコトヲ妨ゲズト云ヘリ。くゑす(Cues)曰ク、人類全體ハ祕密體ナリ。其ノ精神ハ神ナリ、其ノ機能ハ僧侶ナリ、其ノ身體ハ凡ベテノ信仰者ナリ。機能ト身體トハ、兩個ノ生活秩序ナレドモ、一個ノ有機體ノ兩方面ヲ表現スルモノナリ。故ニ此ノ兩者ハ互ニ調和一致セザルベカラズ。機能ハ全體ニ於ケル各關節ニ於テモ同様ニ貫通セラレザルベカラズ。宗教部ト世俗部トハ互ニ離ルベカラザルノ關連ニ立テ、以テ交互ノ作用ヲ爲サザルベカラズ。法皇ハ頭ニ於ケル機能ナリ、大僧正ハ耳及目ニ於ケル機能ナリ、其ノ他ノ僧侶ハ手、腕、指ニ於ケル機能ナリ、下級ノ僧侶ハ足ニ於ケル機能ナリ。又皇帝、國王、侯伯、及通常ノ人民モ此ノ宗教體ノ各關節ニ相應スル位地ヲ有スルモノナリ云々ト。此ノ如ク人類全體ガ有機體ナル如ク、國家モ亦有機體ナリ、祕密ノ成體ナリ、道義政治上ノ成體ナリトシテ、國家ヲ人ト比較シテ説明セルモノ甚ダ多シ。或ハ曰ク、統治者ハ頭ナリ、元老院ハ心臟ナリ、裁判官及其他官吏ハ耳、目、及舌

ナリ、執行官ハ武裝セザル手ナリ、軍隊ハ武裝シタル手ナリ 財務官ハ胃腸ナリ、農民其ノ他ハ足ナリト。又曰ク、統治者ハ心靈ナリ、國民ハ其ノ國家的作用ニ從ヒ種々ノ關節ト爲ルト、又曰ク、皇帝以下官吏ハ官能ナリ、法律ハ神經ナリ、憲法ハ腦ナリ、故ニ皇帝ハ此ノ憲法ニ拘束セラル。國家ハ常久存在スル骨格ナリ。人民ハ肉ナリ、常ニ變換シテ生長シ凋落ス云々ト。凡ソ十四、五世紀ノ學者。だんて一(DANTE)、げるそん(GERSON)、くゑす(CUES)、ぱづあ(PADUA)をつかむ(OCCAM)等ハ皆國家ト人體トヲ類推シテ説明セリ。殊ニぱづあ(MARSILIUS PADUA)ハ曰ク、國家ハ、自然的ノ生物ト同ジク、心靈ヲ有スル有機體ナリ。善ク組織セラレタル國家ハ、善ク秩序的ノ生活ヲ爲ス動物ノ如シ。唯動物界ニ於テハ、自然ノ力ガ支配シ、國家ニ於テハ人ノ理性ガ創造的ノ原泉タリ、即チ理性法ガ有機體ノ生活規則ナリ。國家ヲ組織スル各部分ノ複數ハ其ノ部分相互及全體ニ對シ其ノ動作ノ結果ヲ共通ニシテ、以テ全體ノ生活ニ補助スルモノナリ。此ノ如ク最良ノ秩序アリテ、初メテ國家ハ完全ナル状態ヲ保テ健康ナルヲ得ベシ。健全ノ體ニ於テハ、各部分モ亦其ノ自然的ノ作用ヲ完全ニ充タスコトヲ得。國家ノ各部分ハ、理性及憲法的ノ規矩ニ從フニ由リ、初メテ完全ナル作用ヲ爲シテ、全體ノ爲メニ效用ヲ遂グルコトヲ得ベシト。

又中古ニ於テハ、此ノ國家有機體ノ思想ニヨリ、關節ノ思想ヲ生ゼリ。其ノ説ニ曰ク、國家内ニ在ル人民各個人ハ、關節員ナリ。

關節ハ全部ノ一員ナリ、部分ナリ。全部即チ全物ハ、此ノ關節ニ依テ生活シ、表現ス。元ヨリ全體ハ、關節ノ變換ニヨリ影響ヲ受ケザルモ、關節モ、亦自ラ全體ニ於テ、十分ナル價值ヲ有シ、重要ナル地位ニ立ツモノナリ。又國家ニモ亦人身ニ於ケル如ク、種々ノ關節アリ。頭部ト低級ノ關節トノ中間ニ、中間關節アリ。指ハ直接ニ頭ニ附着スルヲ得ズ。指ヨリ手、手ヨリ腕、腕ヨリ肩ニ連關シ、肩ハ背ニ依リテ、始メテ頭部ニ附着ス。之レト同ジク、國家ト個人ノ間ニ、仲間ノ團體アリ。統治者ト人民トノ間ニ種々ノ官廳アリ。且ツ社會的有機體タル國家ニ於テモ、自然的有機體ノ模型ニ從ヒ、各部分タル關節ハ、一定ノ秩序ニ從フテ、以テ全物ニ組織セラル。即チ憲法的秩序ハ、各部分ガ互ニ相關連ノ作用ヲ爲シテ以テ全物ヲ形成スルヲ得セシム。低キカハ高キカヨリ支配セラレ、且ツ凡ベテノカハ、一ノ最高ノ力ニヨリ、支配セラレ規律セラル。而シテ此等ノ各部分ノ作用ガ、外部ニ向テ表ルルモノハ即チ全體ノ作用ト爲ル。是ニ於テ國家作用ナル概念ヲ生ジ、此ノ國家的ノ作用ヲ爲ス各部分ヲ機關ト爲スノ概念ヲ生ズト。

第五 近 古

近古ニ於テハ、自然法及理性法發達ノ影響トシテ、契約說ヲ生ジ、以テ統治權及代表權ノ淵源ヲ説明セル者多シ。是レ其一特色ナリ。然レドモ契約說ニ於テハ、契約ノ當事者トシテ、統

治者及人民ノ對立ヲ認メザルベカラザルコトニ爲リ、國家ノ單位ヲ破ル結果ニ陷ルニ至ル。從テ國家人格說モ、未ダ完全ナル説明ノ域ニ達スル能ハズ。元ヨリ多數ノ學者ハ、國家人格ヲ認メタルモ、其ノ説明確實ナラズ、其間或ハ之ヲ統治者人格トシ或ハ之ヲ人民人格トセルアリ。而シテ統治者主權派ハ、國家人格ヲ統治者人格ノ中ニ消失セシメ、君主國ニ於テハ、統治者タル君主ガ、國家ヲ見ラルベク表現スルモノナルユエ、此ノ君主ノ外ニ人格アルコトナシ。共和國ニ於テハ、統治スル多數人ヲ、技工的ニ包括シタル單位ガ、統治者人格ナリトシ、人民カ權利主格ナリトセルモ、唯其ノ聚合的人格ナルコトヲ認ムルノミニシテ、國家タルコトヲ否認セリ。

又人民主權派ハ、國家人格ト人民人格トヲ同一視シ、人民總體ガ主權ノ主體トシテ、統治者ニ對立シ、統治者ハ事務管理者ナリトシ、而シテ人民總體タル國家ハ各個人ノ總計トハ異ニシテ、之ヲ單位ノモノトセルモ、此ノ單位ハ擬成ニシテ、多數ノ各個人ノ聚合一致シタル複數ナリトセリ。是レ中古學者ノ見解ト殆ント異ナルコトナキ所ナリ。其他近古ニハ、自然法派ニ對シ歴史法派アリ。又國家ノ性質ハ内外ニヨリ差異アリト爲ス者アリ。此ノ種々ナル近古學者ノ説明ハ現時ノ國家觀念ノ基礎的資料トナリ、其ノ功績ハ決シテ之ヲ沒スベカラズ。且ツ其ノ議論卓越多様ノ精采ヲ發揮セリ。

(一) 國家人格說 あるつじうす (Althusius) 曰ク、國家ハ、有機

的ニ組織セラレタル人類ノ團體ニシテ、人格ヲ有シ、國權ノ主體ナリト。是レ國家主權說ヲ認メタル進歩セル説明ナリト謂フベシ。然レドモ此ノ國家ハ即チ人民總體ニシテ、人民總體ハ統治者又ハ其ノ政府ト相對立スルモノナリトノ説明ヲ附加セリ。此附加ハ同氏ノ統治契約說ヨリ出デタル結論ナリ。且ツあるつじうスハ人民總體ハ種々ナル交互的ノ法律關係ニ依リ相連結セラレ、其ノ連結ノ中ニ於テ單位トシテ思考セラレタル複數ナリト云ヘリ。故ニ此ノ團體說ニハ缺點アルヲ免レズ。』ぐるちうす(Grotius)ハ國際法ヲ確立スル爲メニ國家ノ存立ヲ大ニ必要視シ、ありすとてれすノ憲法ノ變更即チ國體ノ變更ハ國家ノ變更ナリ(ぼぢーんモ亦此ノ說ニ拘束セラル)トノ說ヲ打破シ、憲法ハ變更スルモ、國家ハ常ニ同一物トシテ止マルモノナリトシ、國家ガ主權ノ主體ナルコトヲ認メ、且ツ國家ノ爲メニ作用スル君主ハ、人體ニ於ケル目耳ノ作用ト同一視セルユエ、機關ノ思想モ亦之ヲ有シタリト謂フベシ。然レドモぐるちうすハ、人ノ「見ル」作用ニ於テ、身體ト眼ノ二個ノ主體アル如ク、國家主權ニ付テモ亦二個ノ主體アリ、主權ノ共同主體ハ全國家ナリ、主權ノ個人的ノ主體ハ統治者ナリ。而シテ國家ハ畢竟多數ノ個人ノ總計タル擬成的ノ單位ニシテ、國家主權ハ、唯統治者ノ主權ノ作用ニ依リ 現働的ノモノトシア表現スト云ヘリ。果シテ然ルトキハ國家ハ實在的ノ意義ヲ有セザルニ至ルベシ。

(二)統治者人格說 ほぶす(Hobbes)ハ國家ハ複數ノ市民ヨ

リ成立スル人 (Persona Civitatis) ナリトシ、此ノ専門語ヲ以テ國家人格說ヲ唱道セリ。然レドモほぶすノ所謂國家ハ 龐大ナル怪物ナリ、「レウヰアサン」(Leviathan) ナリ。此ノ龐大ナル怪物ハ、各個人ガ契約ヲ以テ作りタル技術的工作物ナリトス。時計ノ如ク自動的ノ器械ナリ。故ニ之ヲ人格ト云フモ、其ノ實ハ擬成物ナルノミ。此ノ技術的ノ人格ハ如何ニシテ生ズルカ。凡ベテノ個人ノ契約ニヨリ生ズ。凡ベテノ個人ハ如何ニ契約スルカ『或一個人即君主又ハ多數者ノ總計タル集會 (共和國ノ場合) ノ意思ヲ以テ、凡ベテノ個人ノ意思ト看倣ス』ト云フコトヲ契約ス。此ノ契約ニヨリ國家人格ハ生ズトセリ。又ほぶすハ一個ノ自然人即チ君主又ハ集合人 (即チ共和國ノ統治者) ハ代表人格トシテノ人格ヲ有スト云ヘリ。然レドモ國家ノ人格ハ一個ナラザルベカラザルユエ、若シ斯ク云フトキハ、國家ナル總體ノ人格ハ此ノ統治者人格ニ吸收セラルルコトニ爲ルベシ。故ニほぶすハ總體ノ人格ハ、若シ統治者ナクンバ、個人ノ群集ナルノミ、唯統治者ニ依リテ、總體ハ初メテ人格タルコトヲ得ルナリト云ヘリ。果シテ然ルトキハ此ノ總體人格ハ、擬成ニシテ、眞ノ人格ハ自然人タル君主ノミ、之ヲ有スト謂ハザルベカラズ。斯ノ如クほぶすノ說ハ、國家人格ヲ認ムルガ如クニシテ、其ノ實ハ自然人タル君主ガ人格者ナリ、主權ノ主體ナリト云フニ歸着シ、國家人格ヲ否認スルコトニ爲ルベシ。ほぶすハ畢竟個人主義者ニシテ團體主義者ニアラザルナリ。(猶ほぶすハ統治者ハ國家ノ

首頭ニアラズ心靈ナリトモ云ヘリ)。

ほるん(Horm.)ハ國家ノ權利主體ヲ全ク個人的ニ構成シテ曰ク。凡ソ世界ニ於テ、一個人ノ外ニ權利ノ主體ト爲ルベキモノアルコトナシ。社會上ノ團體及國家等ハ個人ノ總計ニ外ナラズ。契約ハ決シテ多數ヲ單位ニナシ、又人ノ多數ヲ實在的ノ全物ニ爲スベキカヲ有スルモノニアラズ。國權ハ超人間ノ地位ヨリ起源シ、或各個ノ人ニ屬スルモノナリ。多數ノ人ヨリ組織セラルル集合人格ナルモノガ、國權ヲ有スルコト決シテ在ルベカラザルナリ。(共和國ニ於テハ人民總體ハ各個人ノ連合ヨリ成リ國權ノ主體ハ同時ニ客體ナリト云ヘリ。)

ほふすノ國家人格ハ統治者人格ニ合ストノ説ハ、他ノ學者ヨリ採用セラル。すびのざ(Spinosa)及ぼしゅえー(Bossuet)即チ然リ。プーへんとるふ(Pufendorf)ハ凡ソ概念的實在物トハ、吾人ガ意思自由ノ規則ニ從ヒ自然的ノ事物及作用ニ附加シタル或象徵ナリ。法律上ニ於ケル人格モ概念上ノ象徵ナリ。故ニ自然的存在物トハ嚴ニ之ヲ區別セザルベカラズ。人格ハ總ベテノ概念的實在物ト同ジク、唯概念上ニ於テ成立スルモノナリ。凡ソ人格ハ、概念上ノ單位人格ト概念上ノ總合人格トニ區別セラル。而シテ國家ハ即チ總合人格ニシテ、此ノ總合人格ハ、契約ノ結果、總ベテノ者ノ力ト意思ガ、統治者タル一人又ハ集合體(共和國ノ場合)ノ力及意思ニ服從スルニ由テ生ズルモノナリ。即チ此ノ總合人格ハ、各個人ガ或個人ニ依リ契約的ニ代表セラルルコト

ニヨリ成立スルモノナリ。故ニ其ノ單位ハ、自然人ノ單位ト異ナリテ、全ク擬成的技術的ノモノナリトセリ。此ノ説モ畢竟ハ、ほっぶすノ、統治者人格ガ國家人格ヲ吸收スト爲ス主義ト同一ニ歸着ス。何トナレバ總合人格ガ契約ニヨリ成立スト云フモ、統治ノ力及意思ハ、統治者タル一人又ハ集合體ガ之ヲ有シ、國家ガ之ヲ有スルコトヲ認ムルモノニアラザレバナリ。ぶーへんどのふノ概念人格説モ、國家人格ノ説明ニハ一段ノ進捗ヲ與フルモノニアラズ。但ぶーへんどのふガ、單位人格モ、猶之ヲ概念上ノ人格トセルハ適當ノ見解ナリ。然ルニ後ノ學者、例ヘバとましゅーす(Thomasius)ハ、概念上ノ人格ハ、自然的人格ト相對立スルモノニシテ、多數ノ自然人ヲ技術的ニ單位ニ包括シタルモノナリトシ、而シテ統治者ハ契約ニ依リテ、此ノ包括サレタル多數ヲ代表スルモノナリトセリ。此ノ見解ハ適當ニアラズ。十七世紀中葉以後ニ於テハ、統治者主權説旺盛ヲ極メタレドモ、此等統治者主權派ノ學者モ、國家人格ナル語ハ、常ニ之ヲ用ヒタリ。殊ニぶーべる(Huber)ノ例ニ倣ヒ、統治者ト總體タル人民ノ間ニハ、永續ノ法關係アリトシ、自自然人タル統治者又ハ技術的ニ形成サレタル統治者ハ、服從契約ニ基ヅキ、服從者總體ヲ排他的ニ代表シテ、國家的ノ意思ヲ發表シ、及國家的ノ行爲ヲ爲スモノナリ。而シテ此ノ總合的單位ニ迄包括セラレタル服從者總體ガ國家ニシテ、特立ノ概念上ノ人格者ナリトセリ。人民總體タル國家ガ人格者ニシテ統治者ト相對立ストスルトキハ、兩者共ニ國權ヲ

有スルモノナリト云ハザルベカラズ。是レ不可解事ナリ。但シ人民總體ヲ人格者ト云フハ進歩セル説ナリ。

(三)歴史法派 歴史法派有機體派ノ學者ハ、人民生活主義、人民精神主義ヲ主張セルモ、未ダ國家人格ヲ構成スルコトヲ試ミタルコトナシ。唯もんですきゆー (Montesquieu) ハ人民生活ハ有機的ナリトシ、國家ニ於テ權力及意思ノ單位アリトセリ。但國家人格説ニ付テハ未ダ詳細ノ説明ヲ爲スニ至ラズ。

(四)國家兩資格説 十八世紀ノ末、自然法學者ノ一派ハ、國家ハ、外ニ對スルト内ニ對スルトニ於テ、其資格ヲ異ニストノ見解ヲ主張スルモノアリタリ。是レ前述ノぐろち、すノ説トモ相似タリ。其ノ説ニ曰ク、國家ハ概念上ノ人格ナリ、概念上ノ人格トハ、自由同等ノ個人ガ契約的ニ結合ヲ爲シタルニ由リ生ズル製作物ノ謂ナリ。即チ共同ノ法律關係ヲ有スル個人ノ總數ヲ言ヒ表ハス爲メノ、形式上ノ略語トシテ、之ヲ人格ト云フノミ。故ニ此ノ概念上ノ人格ハ、唯外ニ向テ價值ヲ有ス。即チ多數ガ、其ノ共同ノ範圍ニ關シ、他ノ主體ニ對スルトキハ、形式上單位トシテ取扱ハルルナリ。是レ國際法上ニ於テ殊ニ必要ナリトス。之ニ反シ國家内ニ於テハ 國家組織ノ各員ハ互ニ相對シテ法律關係ニ立ツモノナリト、果シテ然ルトキハ其ノ共同ノ範圍ハ解消シテ、特別範圍ノ對立ト爲リ、總合的ノ單位ハ各個人ノ單位ニ分裂スルコトニ爲ルベシ。且ツ自然法學者ノ云フ如ク、國家ハ契約ニヨリ成立チ、各人ハ契約ノ當事者トシテ相存立スルモノナ

リトスルトキハ、國家ハ組合ト同性質ノモノニ爲ルベシ。組合ハ法ニ人アラズ、組合員ノ關係ナリ。而シテ内部ノ國法上ニ於テハ、種々ノ人ノ間ニ、組合又ハ委任等ノ法關係ガ成立シ、獨リ統治者ノミガ優先ノ地位ヲ有スル人格者ト爲リ、其ノ他統治者ニ服從スル人民モ亦一ノ總體トシテ共ニ人格ヲ有スルコトニ爲リ、國家ハ此等ノ人格ノ對立セル關係ヨリ成立ツコトニ爲リ、國家人格ハ遂ニ存立シ得ザルニ至ルナリ。

ウヰルフ(Wolff)曰ク、國家人格ハ唯國際法上ニ於テ存立スルノミ、國家ノ内部ニ於テハ、全人民ヲ代表スル統治者ト、他ノ自人又ハ思慮考案ノ人格トノ關係アルノミ。此ノ關係ヲ國家人格トスト。ねってるぶらっと(Nettelbladt)曰ク、國家ハ思想上ノ人格ヲ有シ、法律上單位ノ人格者ナリ。然レドモ此ノ人格ハ唯外ニ對スルノミ。内ニ於テハ、多數ノ權利主體ノ間ニ、數多ノ契約關係ガ成立ス。國家全體ハ、多數ノ個人ガ集合シテ單位ヲ形成シ、讓渡契約ニ依リ、一定ノ範圍内ニ於テ、或自然人又ハ集合人之ヲ表ス。殊ニ國際法上ノ關係ニ於テハ、此等ノ代表者ニ依リ、國家人格ノ單位ガ表現セラレタルナリ。之ニ反シ内部ノ國法ニ於テハ、國家人格ヲ用ユルノ要ナシ。國家内ニ於テハ、種々ノ自然人又ハ思考上ノ人格トノ間ニ、種々ノ法關係ガ成立シ、凡ベテノ者ハ、此ノ法關係ニ立ツナリ云々ト。

(五) 人民人格說、しゅれつゝる(Schlözer)曰ク、國家ハ、人意ニ依リ技術的ニ立テセラレタル築造物ナリ。個人ノ總合ニヨリ成立

ツ法人ナリ。國家ニ於テ支配スル共同意思ハ、各個ノ意思ノ總計ナリ。統治者ハ共同意思ノ被寄託者ナリト。るっそう (Rousseau) 曰ク、國家ハ個人ノ總合體ナリ、個人ヲ包括セル技術的ノ存在ナリ、人ニ類似セル社會上ノ形體ナリ。此ノ社會上ノ形體ハ主權ノ主體ナリ。社會各員ノ合同契約ニ由リ、各員ノ上ニ權力ヲ有ス。此ノ權力ハ單位不可分のモノナリ。國家ハ個人ノ總合體ナルニ、主權ハ總員ノ普遍意思即チ總意思ナリ。之ニ反シ人民ノ代表者ノ意思ハ、普遍意思ニアラズ。又普遍意思ト、總ベテノ者ノ各個意思トハ、之ヲ區別セザルベカラズ。總ベテノ者ノ意思トハ、各個意思ガ互ニ具體的ノ差異ヲ有スルモノヲ云ヒ、普遍意思トハ、各個的ニ特立セル各個人ノ意思ノ中ニ、或一致ノ點ヲ求メ、之ヲ總計シテ平均意思ト爲シタルモノヲ云フト言ヘリ。此ノ説明ニ依レバ、國家人格ハ、各瞬間ニ存在セル各個人ノ總計タルニ外ナラザルコトニ爲ルベシ。從テ今日ノ主權者ハ、昨日ノ主權者ニ依リ拘束セラルルコトナク、法律ガ永續シテ效力ヲ有スルハ、唯現在ノ主權者ガ、暗黙的ニ不取消ヲ確認スル所以ニ由ルト云フ外、説明ノ方法ナカルベク、且ツ從來ノ總ベテノ法狀態ハ、何時ニテモ單ナル人民決議ニ依リ、之ヲ廢止シ得ルコトニ爲ルベシ。

かんと (Kant) 曰ク、國家ハ個人ノ相合致シタル總計ナリ。國家ニ於ケル最高ノ普遍意思ハ、總ベテノ者ノ合致シタル意思ナリ。國家契約ニ由リ、總ベテノ者ノ全體ハ、各個トシテノ總ベテ

ノ者ノ上ニ統治者ト爲ル。此ノ總ベテノ者ノ全體ノ意思ハ、最高ナリ。總ベテノ個人ハ、自由、平等及獨立ノモノナレドモ、其ノ全體ノ意思ハ、單位トシテ最高者ナリ。此ノ全體タル國家ハ、多衆ノ個人ノ元子的及技術的ノ構成ニ由ルモノニシテ、概念上ノ人格ヲ有スルモノナリ。實在的ノ人トシテハ唯個人アルノミ。唯外ニ向テハ、國家ハ單位ノ人格ナリ、概念上ノ人ナリ。而シテ内ニ向テハ、此ノ概念上ノ人ハ、實際權力ヲ掌握スル者、即チ立法司法及行政ノ權力ヲ掌ル主體ガ、概念上ノ人ト爲ル。君主及人民ハ二個ノ異ナル概念上ノ人ナリ云々。此ノ後段ノ説明ハ再ビウ_るふ等ノ説ト同一ニ歸セリ。且ツ此ノ説明ニ依ルトキハかん_とハ、國家ハ或ハ之ヲ人民トシ或ハ之ヲ統治者トシテ、一定ノ見解ヲ有セズ。其ノ他、統治者ニ對シ人民ハ服從者ノ總計ナリト云ヒ、又個人ノ總體ガ其ノ部分トノ關係ニ立ツ狀態ガ國家ナリトノ説明ヲ爲セリ。

ふ、ひてー(Fichte)ハ絶對ノ個人主義ヲ其ノ基礎トシ、國家ハ多數ノ個人ヲ結合セシメタル特別ノ形式ナリ、技術的ノ營造物ナリ、各個人相互ノ永續セル關係ナリ、元來眼ヲ以テ見ルコトヲ得ザル概念ナリ、殊ニ概念上ノ人格ナリ、擬成ニ依リ單位トシテ取扱ハルル總合の主體ナリ、抽象的ニ包括セラレタル個人ノ總計ガ、人民トシテ主權ヲ有ス、此ノ人民ガ即チ國家ナリ、各個人ハ其ノ結合ニ於テ主權者ヲ形成ス。統治ヲ爲ス共同意思ハ、各個意思ノ相合致シタル總計ナリ。各個人ハ最高ノ共同意思即

テ主權ノ作用ニ參與ス。此ノ如ク國家ハ概念物ニシテ、國家自體ハ意識ト意欲トヲ有セザルモ、國家ノ部分タル各個人ハ、意識ト意欲トヲ有ス。而シテ此ノ各個人ガ、唯單獨ニ存在スレバ、堆積セル砂土ノ部分ト異ナルコトナキモ、此ノ各個人ハ互ニ相連結シ、交互的ノ作用ヲ爲シテ生活ス。故ニ此ノ各部分ハ全物ヲ形成シ、有機體ト爲ル。國家ハ有機的ノ全物ナリ。總ベテノ各個人ハ、其ノ分離セル點ヨリ觀レバ、各異リタル各個人ナリ。其ノ國家的ノ結合ヲ爲セル點ヨリ觀レバ、眞實ニ一致セル全物ナリ。故ニ國家ハ實在的ノ總人格ナリト説明セリ。此ノ說ニ於テ國家ハ實在的ノ人格トシ、又之ヲ擬成的ノ主體ナリト云フハ解スベカラザルナリ。以上ノ數說ハ、契約主義ニ基ヅキ、國家ハ人民ノ意思ニ依ル製作物ナリ、此ノ被製作物が主權ノ主體ナリ、人格ナリト云フニ在リ、且ツ此等ノ說ハ皆共同意思ヲ認メ來レリ。是レ國家觀念ニ付キ確カニ一進歩ナリ。但シ國家ノ本質ニ付キテハ猶精確ナラザルトコロアルヲ免レズ。

第二節 國家ノ概念

國家ハ種々ノ學科ノ研究ノ對象ト爲ルモノニシテ、社會學、法律學、政治學、倫理學其他哲學等ニ於テ説明セラル。然レドモ法律學殊ニ國法學ノ研究ニ於テ尤モ必要ノ對象タリ。又國法學上ノ國家ノ説明ハ、政治學、經濟學ニ於ケル國家ノ説明ノ基礎ト爲ルベシ。今茲ニハ國家ノ社會上及國法上ニ於ケル概念ヲ説明セント欲ス。但シ此説明ハ、唯吾人ノ今日ノ實際生活界ニ於ケル國家ニ關スルモノニシテ、必ズシモ過去ノ歴史的國家ヲモ包括スルニアラズ、又將來ノ理想國ヲ以テ從事スルモノニモアラザルナリ。歴史的ノ國家説明ハ主トシテハ歴史學ニ屬シ、又理想國ハ完全ナル國家ノ計畫ニシテ現實ノ國家ニアラズ、其説明ハ政治學ニ屬ス。而シテ今日ノ國家ノ觀念ニ付テモ、亦社會學上國法學上種々ノ説明アリテ、益々論爭ノ紛起スルヲ見ル。今先ヅ國家ノ要素ヲ説明ス。

第一 國家ノ要素

今日世界ニハ種々ノ國家アリ其體様種々ナアリト雖ヘドモ、皆或共通ノ要素ヲ有セザルハナシ。故ニ國家ノ如何ナル物ナルヤヲ審ニスルニハ、先ヅ何レノ國家ニモ共通セル要素ヲ掲グルコトヲ要ス。國家ニハ左ノ要素アリ。

(一) 多數ノ人類

多數ノ人類ハ國家ノ主タル要素ナリ。國家ハ多數人類ノ組織體ナリ、多數ノ人類ノ存在ナクシテ國家獨リ存在スルコトナシ。而シテ此ノ多數人類ハ多クノ場合ニ於テハ「民族」(人民)ヲ形成スルモノナリ。民族トハ種族、言語、宗教、風俗、道德、生活等ノ共同ニ由リ融化サレタル多數人類ノ一致體ナリ。故ニ民族ハ單ナル人ノ群聚トハ異ナリテ、數多ノ時代ヲ經過シテ存在シ來タルモノナリ。或人類ノ一團ガ其ノ種族、言語、風俗、生活等ヲ共同ニ有シ、殊ニ文化ト歴史ヲ共同ニ有スルトキハ、他ノ民聚トハ異ナル特別ノ存在ヲ有スルモノナリトノ意識ヲ生ズ。此意識ハ種族、言語等ヲ共同ニスル場合ニ於テ尤モ旺盛ト爲ル。此ノ意識ガ旺盛トナレバ、此一致體ヲ愈鞏固ニシ、益永遠ニ保持センコトヲ要求スルニ至ル。而シテ之ガ鞏固及永遠ヲ期スルニハ更ニ強大ナル組織ヲ必要トス。此強大ナル組織ヲ有スルモノガ卽チ國家ナリ。故ニ民族的一致ノ基礎ナキ國家ハ、其存在ヲ完フスルコトヲ得ズ、又鞏固ナルコトヲ得ズ。元ヨリ世界歴史ノ經過中ニ於テハ、唯多數人類ノ共同利益ニ由リ國家ヲ建立スルコトアルベシ。然レドモ鞏固ナル國家ニ於テハ前掲ノ諸件ニ基ヅク精神的一致ノ陶冶アルコトヲ尤モ必要トス。

社會上ニ於ケル民族ハ必ズシモ國家ヲ形成スルモノトハ限ラズ。又一個ノ民族ハ必ズ一個ノ國家ヲ形成スルモノト限ラズ。或民族ハ存在スルモ未ダ國家ヲ形成スルニ至ラザルモノアルベシ。又數個ノ民族相集マリテ一個ノ國家ヲ形成スルコトアルベシ。

シ。國家ヲ形成スル民族ハ之ヲ國民ト云フ。國民ハ必ズシモ一個ノ民族ノミヨリ成ルモノニアラズ。但シ一國ニハ主タル民族アリテ強キカヲ有シ、國民ノ中堅トナリテ他ノ民族ヲ同化スルコトヲ肝要トス。

法律上ノ意義ニ於テハ、民族則チ人民ハ其ノ總體トシテモ、又其ノ各個人トシテモ、國權ノ目的物ニアラズ。人ヲ目的物トスルハ、之ヲ奴隸視シ物品視スル觀念ニシテ、猶所有權ニ對スル物ト同視スルノ謂ナリ。今日ノ法理ニ於テハ國權ヲ所有權視シ人民ヲ所有物視スルコトヲ許サズ。元ヨリ人民ノ各員ハ、國權ニ對シ服從シ國權ノ支配ヲ受ク。然レドモ是レ義務ノ主體トシテ相對立スルモノニシテ、人民ノ各員ハ國家ノ權力ニ服スル一個ノ人格者ナリ。決シテ國權ニ依リ支配セラル、物ニアラズ。今日ノ國家ハ斯ル人格者ヲ以テ其ノ構成分子ト爲スモノナリ。

(二) 領土

國家ノ要素トシテハ人民ノ外ニ領土アリ。(領空及領海ヲ包含ス) 人民ハ國家ノ人的基礎ナリ、領土ハ國家ノ物的基礎ナリ。人民ナクンバ國家アルコトナク、又領土ナクンバ國家アルコトナシ。少クモ今日ノ觀念ニ於テハ國家ニハ人民ト領土トヲ必要ノ要素トス。國家ガ領土ヲ其ノ基礎ト爲スニ至リタルハ文化發達ノ自然ノ結果ナリ。蓋シ人類ノ文化ノ發達ニ從ヒ、牧畜ハ變ジテ農耕ト爲リ、農耕ノ人民ハ一定ノ地域ニ土着シテ住居ヲ占ルルコトヲ要シ、其他文化的事業ハ必ズ固定ノ地域ニ於テスル

ニアラザレバ其經營ヲ全フスルヲ得ズ。殊ニ共同生活ノ秩序ヲ保持スル爲ニハ、排他的ノ行動ヲ要シ、排他的ノ行動ガ一定ノ地域内ニ完行セラレテ、初メテ國家ノ單位モ亦之ヲ保持スルコトヲ得ベシ。是レ今日ノ觀念ニ於テハ一定ノ領域ヲ國家ノ要素ト爲ス所以ナリ。古代ノ牧畜ノ人民ノ如キハ、縦合組織的ノ團結ヲ爲シ、首領ヲ有スルコトアリタルモ、今日ノ觀念ニテハ之ヲ國家的團體ト認ムルコトヲ得ザルナリ。今日ノ所謂國家ハ領土ヲ基礎トスル人類團體ナリ、即チ領土團體ナリトス。

(三) 權 力

權力ハ他ノ意思ヲ服從セシムベキ優勢ノ意思ノ力ナリ。他ノ意思ヲ拘束シテ自己ノ意思ヲ貫行シ得ル能力ナリ。此權力ニ依リテ一定ノ領土内ニ於ケル多數人類ハ秩序的ノ組織ヲ以テ其共同生活ノ目的ヲ達スルコトヲ得。權力ハ類序及共同生活ヲ保持スル原力ナリ。此ノ原力ナクンバ共同的秩序的ノ生活ヲ營ムコトヲ得ズ。故ニ權力ハ共同生活體タル國家ノ要素ナリ。

人類ノ共同生活體タル國家ニ權力ノ必要ナルコトハ一般ニ認メラルル所ナレドモ、亦多少ノ反對說ナキニアラズ。彼ノ無政府主義者社會主義者ノ如キ即チ然リトス。此等ハ個人ノ絶對自由生活ヲ主張シ、國家及其權力並法律其他ノ制度ハ之ガ妨害ト爲ルモノトシテ、之ヲ否認セリ。但此等ノ論者ノ中ニモ種々ノ意見アリ。

ごどういん (God Win)、ふるーどん (Proudhon)、とるすとい

(Tolstoy)ノ如キハ、道義的ノ基礎ニ由リ、新社會ノ必要ヲ主張セリ。ごどういん曰ク、凡ソ人類ノ生活上ノ標準トスル所ハ、人類總體ノ幸福ニ在リ。然ルニ強制權ヲ有スル國家ハ之ガ妨害ト爲ル者ナリ。故ニ之ヲ除去セザルベカラズ。各個人ハ唯總體ノ幸福ニ留意シ、共同ノ利害關係ノ下ニ、自由ナル共働ヲ爲シテ、此ノ目的ヲ達スルコトヲ務メザルベカラズ。苟クモ此ノ眞理ヲ理解スル者ガ、新社會ノ必要ヲ宣傳シ、他ノ確信ヲ得ルニ至ラバ、新社會ハ平和的ノ方法ニテ自ラ馴致セシムベシト。ふるーとん曰ク、凡ベテ吾人ノ標準トスル所ハ正義ノ觀念ナラザルベカラズ。今日ノ國家ハ不正義ノモノナリ。此ノ國家ノ代リニ社交的ノ共同生活ガ起ラザルベカラズ。是レ各人ガ自由契約ニ基ヅキ、組合ヲ建ツル思想ノ確信ヲ有スルニ由テ遂達シ得ベキナリト。とるすとい曰ク、人類ノ最高ノ標準ハ之ヲ耶蘇教ノ「愛ノ規則」ノ中ニ求メザルベカラズ。現代ノ國家統治權ノ制度ハ拙惡者ヲシテ善良者ヲ壓服セシムルモノナリ。故ニ之ヲ排斥セザルベカラズ。然レドモ契約ヲ以テ新社會ヲ立ツルハ不可ナリ。唯各人ガ愛ノ命令ニ從フニ由テ、初メテ秩序アル満足ナル共同生活ガ生ズベシ。若シ此ノ眞理ヲ確信スル者ガ開端セバ、群集ハ風靡シ來リ、國家ト所有權トハ直チニ沒落スベシト。

すちるねる (Stirner) ハ以上ノ諸氏ノ道義說ニ反シテ曰ク、各個人ノ最高ノ標準トスル所ハ、其ノ固有ノ自己利益ナリ。然ルニ今ノ國家ハ各個人ノ利益ヲ常ニ搾取スルモノナリ、故ニ之ヲ

除去シテ利己的ノ組合ヲ立テザルベカラズ。此ノ組合ハ契約的ノ共同體ニアラズ、唯人類ノ自由ナル共働ノ結果トシテ生ズベシト。

此等ごどういん、ぶるーどん、とるすとい等ノ新社會説ハ、元ヨリ顧慮スベキ或價值ヲ有スル點モアリ。然レドモ唯是レ理想ナリ。理想ハ現實ニアラズ。理想ヲ以テ直チニ現實ヲ否認シ去ルヲ得ズ。此ノ理想ノ實現ニハ、先ヅ前提的條件ノ具備ヲ要ス。若シ社會ノ各人ガ、悉ク智能上道義上一點ノ闕陥ナキニ至ラバ、此ノ理想ハ實現シテ、今日ノ國家ト其制度トハ全く無用ノ物ト化シ去ルニ至ラン。然レドモ斯ル完全ナル各個人ガ、社會ノ全般ニ互リ常ニ存在シ得ルヤハ、大ナル疑問ナリ。然ルトキハ理想社會ハ永ク實現ノ期ナカルベシ。加之、假令、斯ル時代ガ來ルトスルモ、無數ノ個人ガ、秩序的ニ共同生活ヲ營ムニハ、或規律ハ必ズ之ヲ要スベシ。何等ノ規律ナク、無數ノ個人ガ、秩序的ノ生活ヲ爲シ得ルヤハ殆ンド考フベカラズ。國家的規律ト權カトハ、何レノ時代ニモ必須缺クベカラザルノ要件ナラズンバアルベカラズ。殊ニすちるねるノ云フ如キ、利己的ノ各個人ヲ以テ、無規律、無權カノ下ニ共同生活ガ保持セラルベキヤハ、蓋シ思量ノ外ニ屬スベシ。

かーる、まるくす(Karl Marx)曰ク、抑々國家ハ、何レノ時代ニ於テモ殆ンド例外ナク、支配スル強者階級ノ國家ニシテ、此國家ハ、支配セラル被壓抑被掠奪階級ヲ下服スル唯一ノ方法ニ供

セラルルノミ。此ノ如ク社會階級ノ戰爭ニ於テ、生ジタル國家ナル權力關係ハ、其實ハ經濟上歷史上ニ於ケル殘忍酷薄ナル事實ナリ。此ノ事實ハ、進化ノ元則ニ從ヒ、遂ニハ消滅シテ、凡ベテ「人類ノ共同」ナル思想ノ上ニ立テラルベキ社會ガ生ズルニ至ルベシ。蓋シ此人類界ニ於テハ、自然的ノ發達ニ從ヒ、此ノ如キ競爭ハ遂ニ止ムニ至ルベケレバナリ。而シテ此ノ新社會ハ、自由同等ナル生産組合ノ基礎ノ上ニ立テラレ、新タニ生産方法カ組織セラルベシ。此ノ如ク平等主義ヲ以テ、人類ノ利益ヲ自然的ニ調和セシムル方法ヲ立ツルトキハ、權力ヲ以テ支配スルノ必要ナシ。現今ノ國家ニ存スル諸制度ノ如キハ、悉ク其跡ヲ絶チテ、歷史上ノ骨董物ト爲ランノミト。

猶此ノかゝるまるくすノ物質的社會主義ヲ論據トスル論者アリ。ばくにーんとくろぼときん是ナリ。ばくにーん(Bakunin)曰ク。凡テ人類ノ高等ノ文化ハ、唯自由ナル社會ニ於テ、初メテ之ニ達スルヲ得ベシ。而シテ人類ノ發達ハ必要上、上ニ向テ進行スベキモノナルユヘ、下級文化程度ニアル今日ノ國家ハ、必ラズ解消シテ、自由ナル社會ガ生ズルニ至ルベシ。此ノ自由ナル社會ハ契約ノ基礎ニ由リ共產制ガ守テラルベシ。然カモ此ノ新社會ハ今日ノ國家制度ヲ顛覆シ、社會革命ヲ爲スニ由リ促成セラルベシト。くろぼときん(Kropotkin)ノ所說亦略同ジ。但ばくにーんハ、生産材料ノ所有權ヲ否認スルノミニシテ、消費物ノ所有權ハ之ヲ各個人ニ留保セルニ反シ、くろぼときんハ、絶對

ノ共產制ヲ主張シ、且ツ實行宣傳ヲ以テ革命ヲ速進セシムベシト論ゼリ。露西亞ノ現過激派ノ行動ハ、全ク此ノくろぼときんノ意見ヲ實行セルモノナリ。

此等ノ諸氏ハ、國家及權力ヲ否認シテ、自由、平等、無權力、無統治ノ新社會ヲ立ツルコトヲ主張セルモ、此ノ所謂新社會ニ於テモ、果シテ權力ト統治ナクシテ、能ク共同生活ヲ遂達シ得ルヤハ、甚ダ危マザルヲ得ザルナリ。共產制ノ當否ハ今茲ニ論ゼザルモ、共產制ヲ執行スルニ付テハ、權力ト統治トヲ必要トスベシ。此ノ新社會ニ於テモ或非違者ハ生ズベシ。元ヨリ共產制ヲ主トスル社會ニ於テハ、假令財産ニ關スル犯罪少ナシトスルモ人ノ身體又ハ名譽等ニ對スル不法行爲ハ生ズベシ。然ルトキハ之ニ或制裁ヲ加フル必要アルベシ。又社會的勞働ヲ提供スルコトヲ拒絶シ又ハ怠慢スル者ニ對シテハ、之ニ制裁ヲ科スル必要ヲ生ズベシ。若シ然ラザルトキハ經濟上ノ生産ヲ完フスルヲ得ザルベシ。其他社會無數ノ各個人ニ對シ、勞働ノ分擔及生活貨物ノ分配ヲ爲スニ付テハ、詳細ナル法律ノ規定及權力ノ保障竝施行ヲ要スベシ。若シ之ヲ缺カンカ、到底之ヲ秩序的ニ執行スルヲ得ザルニ至ラン。然ルトキハ權力行爲ハ、今日ノ國家ニ於ケルト大差ナキノミナラズ、寧ロ多大ヲ要スベシ。現ニ露西亞ノ過激派ガ、露國ヲ統治スル現狀ニ於テモ、權力ヲ以テ唯一ノ維持方法ト爲セリ。若シ同政府ガ權力ヲ棄テテ、全然ノ自由主義ヲ採ラバ、同政府ハ直チニ瓦解センノミ。又獨乙ノ新憲法ヲ觀

テモ、其ノ政綱ヲ實行スルニ付テハ、一ニ強大ナル法律ノ力ニ依ラザルベカラザルノ規定ト爲レリ。又此ノ新社會ニ於テ、各人ノ自由意思ヲ根本義トスルトキハ、此ノ社會的共同體ニ加入スベキ權利ト義務ハ、何人モ之ヲ有スルモノニアラザルユヘ、此ノ共同體ニ加入セズ、全ク孤獨的ノ生活ヲ爲ス者モ生ズベシ。且ツ一たび此ノ共同體ニ加入シタル者モ、自由ニ退會スルコトアルベク、又共同體ノ一部ノ者ハ、他ノ者ヲ排斥シ分離セシムルコトヲ得ベシ。此ノ加入ノ自由及相互ノ排斥ノ自由ハ、一種ノ制裁ナリ、一種ノ強制權ナリ、即權力行爲ナリ。故ニ此ノ所謂新社會ニ於テモ、權力ハ到底之ヲ否認スルコトヲ得ズ。何レカノ形式ニ於テ必ず存在シ行使セラル、モノナリトス。

第二 國家ノ構成

國家ハ上述セル三要素ヨリ形成セラル、社會上ノ組織體ナリ。既ニ人類發達史ノ示スガ如ク、人類ハ古代ヨリ社會的生活ヲ爲シテ今日ノ發達ヲ來タセリ。人類ノ社會ニ於テハ、多數人が交互連關的ノ生活ヲ爲シ、言語、文章、風俗、道德、學術、技藝、經濟、規律、秩序等ノ文明ノ要素ヲ產出シ亦之ヲ其社會的生活ノ要件トセリ。人類ガ社會的生活ヲ爲スニ由リ、此等文明ノ要素ハ自ラ發生シ、又此等ノ要素ガ愈進歩スレバ、社會的生活モ亦愈完成ス。國家ハ此ノ社會ノ中ニ於ケル或組織體ナリ。而シテ社會ガ實在物ナルガ如ク、國家モ亦社會ノ中ニ於ケル實在物ナリ。

國家モ社會ト同ジク、多衆人類ノ交互連關の作用ノ中ニ存在スル實在的ノモノナリ。唯國家ハ此ノ社會ノ中ニ於ケル或組織體タル特種ノ顯象ニシテ、團體タル性質ヲ有ス。社會ハ團體ニアラズ。國家ハ團體ナリ。是レ國家ノ社會ニ於ケル特種ノ顯象タル所以ナリ。多數人類ハ如何ナル社會的生活ヲ爲セバ茲ニ團體生ジ、各個人ハ此團體ノ一員タルヲ得ルヤ。凡ソ團體トハ多數人ノ單位的結合ヲ爲シタル者ヲ指稱ス。多數人ノ結合ハ如何ニシテ單位タルヲ得ルヤ。

凡ソ物ノ單位ニ種々アリ。人畜、草木等ノ有機體ガ單位ナルコトハ吾人ノ實際生活上何人モ異論ヲ挾ム者ナシ。其他机、筆、家屋ノ如キ亦然リ。此等ハ多クノ物質ガ場所的ニ相附着結合セル單位物ナリ。形體ト目的ノ上ヨリ觀察シタル單位ナリ。有機體モ亦此目的觀察法ニ依リ單位ト爲スコトヲ得。有機體ハ精神ト物質トノ組織ニ依リ、活動力發展力ヲ固有スルモノニシテ、其單位ナルコトハ何人モ疑ハザル所ナルモ有機體ノ單位モ亦目的觀察法ニ依リ之ヲ歸納スルコトヲ得ベシ。例ヘバ自然人ハ單位ノ有機體ナリ。然レドモ自然人ノ心理肉體ハ常ニ變動ノ中ニ在リ、幼年ヨリ老年ニ至ルマデノ間ニハ其心理狀態モ亦其ノ肉體モ變換ス。人ノ肉體ハ他ノ有機體ト同ジク常ニ變換ノ中ニ在リ、人ノ身體ハ常ニ變換スル細胞ノ結合體ナリ。故ニ自然人モ純然タル科學上ヨリスレバ之ヲ單位ノモノト云ヒ能ハザルガ如シ。然レドモ自然人ノ精神的肉體的ノ生活顯象ノ全體ヲ總合

シテ之ヲ單位ト觀察スルヲ得ベシ。蓋シ人ノ肉體的精神的作用ハ共同ノ生活目的ノ爲メニ行ハルルモノナレバナリ。是レ吾人ノ意識上ノ單位ナリ、主觀的ノ意識上ノ單位ナリ。意識上ノ事實ナリ、實際生活上ノ單位ナリ。從テ法律上ニ於テモ之ヲ單位トシテ取扱フナリ。

吾人ノ意識スル所ニ由レバ、社會上ノ或多數人類ノ一團ハ恒久的、共同的、心理連關的ノ目的ニ依リ結合的組織的ノ生活ヲ爲ス、則チ共同ノ目的ニ依リ結合的生活ヲナス。此ノ生活體ニ於テハ縱令各個人ハ空間的時間的ニハ相分離シテ存在スルモ、其ノ共同ノ目的ニ依リ結合ヲ爲シ組織ニ依リテ生活スルモノナルヲ以テ單位ノ存在ヲ有スルコトヲ得。此單位ノ結合體ハ其部分及其ノ總計トハ同一ニアラザル一個ノ全物ナリ。此ノ全物ノ中ニ於テ各個人ハ關節及部分タル地位ヲ有ス。此ノ關節タル各個人ノ交代ニ由リ、全物ハ變更スルコトナク、常ニ同一物トシテ存在ス。是レ即團體ナリ。

凡ソ人類ノ生活體ニハ各個的ト共同的ノ兩種アリ。各個的生活ニ於テハ各個人自體ガ、生活ノ中心點ト爲リテ作用ス、各個人ガ即チ其ノ生活ノ本體ナリ。法律上ニ於テハ、此ノ各個人ガ權利義務ノ主體タリ。各個人ハ即チ人格者タルナリ。

共同的生活ニ於テハ、個人ノ多數ガ相聚合シテ生活ヲナスモノニシテ、其方法ニ數種アリ。多數ノ個人ハ或ハ首領ノ下ニ服從的群衆的生活ヲ爲スコトアリ。或ハ組合的ノ生活ヲ爲スコ

トアリ。或ハ團體的生活ヲ爲スコトアリ。首領制及組合制ニ於テハ多數ノ個人ハ唯共同關係ニ依リ生活ヲ爲スノミナルニ對シ、團體ニ於テハ多數人ハ更ニ團結シテ一體ヲ形成スルモノナリ。而シテ此ノ團體ハ法律上ニ於テハ權利義務ノ主體トシテ人格者タルコトヲ得ルナリ。

團體ニ於ケル共同ノ目的ハ團體ノ各員ノ各個ノ目的トハ同一ナラズ、團體ノ自己存在ノ目的ナリ、團體ノ作用力ノ目的ナリトス。元ヨリ此ノ共同目的ハ團體ノ各員ニ對シ、全ク何等ノ關係ナキモノニアラズ、反テ此目的ハ現在及將來ノ各員ノ平均利益トナルベシ。故ニ各員ノ利益ト相反スルコトモアレドモ結局ハ相合スルニ至ルベシ。

故ニ此ノ團體ハ他種ノ共同體トハ之ヲ區別スルコトヲ得ベシ。即チ首領制ハ唯首領ノ利益ヲ目的トスル共同體ナリ。又組合ハ共同體各員ノ利益ヲ目的トスルモノナリ。首領ノ利益ヲ目的トスル共同體ニ於テハ、各個人ノ目的ハ、此ノ首長ノ目的ノ爲メニ犧牲ニ供セラル。例ヘバ羅馬ニ於ケル家ノ如シ。家族及奴隸ハ家ノ主人ノ目的ノ用ニ供セラルルノミ。殊ニ奴隸ハ物又ハ畜類ト同視セラレ、全ク主人ノ自由處分ニ委セラレタリ。故ニ羅馬ノ家ニ於テハ總體ノ目的ナルモノナク又平均利益モナカリシナリ。他國ニ於ケル家族制度モ亦之ニ類スルモノ往々ニシテ存ジタリ。又組合ナル共同體ニ於テハ、組合ハ其ノ各員ノ利益ヲ達スル爲ニ立テラレタルモノニシテ、各組合員ノ利益ガ共同

ヲナスノ原因トナリ、總目的若クハ平均利益ガ共同ノ原因トナルモノニアラズ。各組合員ハ同様ノ利益ヲ達スルモノナレドモ、同一ノ利益ヲ達スルモノニアラズ。首領制ノ共同體ハ眞ノ團體ニアラズ。何トナレバ共同體各員ノ間ニハ何等ノ結合ナク、唯首領ニ共屬スルノミナレバナリ。又組合モ眞ノ團體ニアラズ。何トナレバ組合各員ガ各主體ニシテ單位ノ主體ナク唯各員ノ共同作用アルノミナレバナリ。之レト異ナリ團體ハ唯一ノ目的即チ共同目的ニ依リ多人類ノ團結セル共同生活體ニシテ、之ヲ單位ノ一體ト認識スルコトヲ得ベシ。國家ハ此ノ團體ノ一種ナリ。恒久鞏固ナル團體ナリ。前述セル國家ノ第一ノ要素タル人民即チ多數人類ノ一團ハ共同ノ目的ヲ達スル爲メニ團結シタル單位ノ團體トシテ存立ス。又國家ノ第二ノ要素タル領土ハ此ノ人民ノ土着セル場所的ノ區域ナルノミナラズ、亦國家ノ排他的作用ノ區域タリ。多數人類ハ此ノ領土ヲ基礎トシテ其ノ團結ヲ爲スモノナリ。國家ハ唯人類ノ團結ニアラズ、領土ヲ基礎トスル人類ノ團結ナリ。領土ヲ其ノ要素トスル團體ナリ。即チ國家ハ領土團體ナリ。

又國家ナル團體ハ、其目的ヲ達スル爲ニ、完全ナル組織ヲ有シ、權力作用殊ニ統治ノ作用ヲ爲ス。共同ノ目的ヲ達スル爲ニハ意思力ヲ要ス、統治權ハ之ガ爲ニ存在ス。統治權ハ共同生活ノ爲ノ手段ナリ。蓋シ國家ニ於ケル共同ノ目的ハ、即チ文化ノ發達ト生活ノ完成トニ在リ。此ノ目的ヲ達スル爲ニ、國家ニハ

強大ナル意思ノ力即チ權力ガ存ゼザルベカラズ。國家ノ目的ハ、各個人ノ利益ト全ク相反スルモノニアラザルモ、場合ニ依リ相反スルコトモアリ、斯ル場合ニハ各個人ノ利益ハ此ノ目的ノ爲ニ犠牲ニ供セラレザルベカラズ。若シ各個人ノ利益ト總體ノ利益ト常ニ相對抗ヲ爲ストキハ、總體ノ目的ハ永續シテ實行スルコト能ハザルニ至ル。故ニ一個人ノ利益ハ國家ノ目的ニ服從セシムルコトヲ要ス。是レ統治ノ權力ノ必要ナル所以ナリ。而シテ此ノ權力ハ國家ナル團體其者ニ屬スルモノナリ。國家ガ即チ權力ノ主體ナリ。蓋シ國家ナル團體ノ目的ハ唯獨リ存在シ得ルモノニアラズ、目的ハ實現セラレ得ルモノナラザルベカラズ。而シテ目的ヲ實現スルニハ意思ヲ必要トス。意思アラザレバ目的ノ實現モアルコト無シ。而シテ目的ハ團體ニ屬シ、團體ガ目的ノ主體ナルトキハ、此ノ目的ヲ實現スル作用力即チ意思モ、亦團體自體ニ屬スト謂ハザルベカラズ。即チ團體ガ意思力ノ主體ナリ。既ニ吾人ノ概念上目的ヲ以テ團體ノ單位ナルコトヲ理解シ得バ、其ノ目的ヲ達スル所以ノ手段タル意思モ、亦單位其者ニ屬スルト理解シ得ベシ。而シテ實際其ノ目的ヲ達スル爲メニ作用スル人、即チ意思ヲ發表スル者ハ何人ナルモ、其ノ意思ハ單位其者ニ屬スト謂ハザルベカラズ。今夫レ犯罪者ハ國家ナル團體ノ秩序ヲ紛亂ス。故ニ團體ガ之ヲ罰セラレザルベカラズ。即チ刑罰權ハ國家ナル團體ニ屬ス。國家ノ存在及發展ヲ保護スル爲ニハ軍備ヲ要シ、兵役ノ義務ヲ各個人ニ課シ、又諸般ノ國務

ヲ遂行スル爲ニハ資財ヲ要スルユヘ、之ヲ人民各個人ニ賦課セサルベカラズ。即チ此等ノ權力ノ作用ハ、國家ノ爲ニ行ハルルモノニシテ、國家ガ此ノ權力ノ主體タルナリ。國家ハ唯此ノ權力即統治權ノミヲ有スルモノニハアラザルモ、然カモ統治權ハ國家ノ尤重要ナル作用力ナリ。此ノ權力ハ國家カ自己自體ニ原始的ニ之ヲ有スルモノナリ。且ツ國家ノ權力ハ最高ノモノナリ。國家ハ凡ヘテノ各團體ヲ包括スルモノナルユヘ、其ノ權力モ亦強大且ツ最高ノモノナリトス。

此ノ如ク統治ノ權力ハ、單位ナル團體即チ國家ニ屬スルトキハ、此ノ國家ノ爲ニ作用シ、國家ノ目的ヲ實現スル爲メニ意思ヲ發表スルモノハ、即チ國家ノ機關タルナリ。國家ナル單位ノ團體ノ爲メニ、統治ノ作用ヲ爲ス者ハ、即チ國家意思ノ構成者ニシテ國家ノ機關ナリ。機關ハ團體ノ一部トシテ團體ノ全部ノ爲ニ意思ヲ發表スルモノナリ。事實上具體的ノ意思者ハ、概念上ハ團體ノ機關ナリ。何トナレバ統治者ノ行フ統治權ハ、統治者ノ自己ノ目的ノ爲又ハ少クモ唯其ノ自己ノ目的ノ爲メノミニ之ヲ行フモノニアラズ、反テ國家ノ目的ガ統治者ノ自己目的ノ上ニ位スルモノナレバナリ。即チ是レ國家ガ統治權ノ主體トシテ存スルニ由ルナリ。國家ノ目的實現ノ爲メニハ統治者ノ統治ノ作用ハ唯手段タルノミナリ。

統治者目的ト國家目的及各個人目的トノ區別ハ、實際上ニ於テハ相錯雜シテ存在シ、容易ニ之ヲ判明シ得ザルコトアルベシ。

然レモ概念上ハ之ヲ明ニ區別スルコトヲ得ベシ。此ノ區別ニ依リ、組合制ナル共同體ト團體トノ區別ヲ生シ、又首領制ニ於ケル被統治體ト國家トノ區別モ亦生スルコトニナル。

「グロチユウス」(Grotius)曰ク、國家ニハ統治者一己ノ利益ト異ナル獨立ノ共同ノ目的ガ存在スルモノナリ。是レ國家カ奴隸體又ハ被統治體ト區別セラルル所以ナリト。

「ビユッテル」曰ク、中古ノ地方領主ハ、其ノ臣民ヲ自己ノ目的ニ從ヒ支配セルコト、猶所有者ガ所有物ヲ支配スルト同一ナリシモ、今日ノ統治者ハ然ルモノニアラズ。是レ今日ノ國家ト中古ノ封建時代ノ領地ト異ナル所以ナリト。「クリスチアン、マイエル」(一七八三年)曰ク、統治者ノ一個人トシテノ利益ト統治ノ地位ニ於ケル利益トハ、之ヲ區別セザルベカラズ。且ツ統治者ハ國家ノ外ニ在ルモノニアラズ、國家ノ一關節タルノ地位ニ在リト。「アルブレヒト」(Albrecht) (一八三七年「ギョツテンゲン」雜誌)曰ク、今日ノ國家ハ、或個人ノ總計、或個人ノ多數又ハ或個人ノ目的及利益ニ供セラルル爲メニ、人類ノ結合シタルモノニアラズ。國家ハ共同團體トシテ、各個人ノ上ニ立ツ者ナリ。國家ハ統治者及其他ノ各個人ノ利益ノ總計ヲ以テ其目的ト爲スモノニアラズ。或高キ普遍的ノ利益ヲ達スルコトヲ以テ、其ノ目的ト爲スモノナリ。唯各人ハ此ノ總利益ヨリ間接ニ其ノ利益ヲ受クルノミト。此等ノ說ニ反シ「プロイス」(Preuss)ハ、國家ノ如キ自成的團體ハ其ノ自ラノ目的ヲ有スルモノニアラズ、唯人爲

的ノ共同體ノミガ、目的ヲ有スモノナリト云ヘリ。然レモ凡ソ目的ハ本能的理性ニヨリテ成立スルコトヲ得ベシ。蜜蜂及蟻等ノ共同體ニ於テモ、亦國家ニ於テモ、均シク總目的アルベシ。元ヨリ人類ノ元始時代ニ於テハ目的ニ付テノ意識ハ動物界ニ於ケルト大差ナク混沌タルベシト雖モ、人類ハ靈智ヲ有スルユヘ、其文化ノ少シク進歩スルヤ即チ目的ヲ意識スルニ至ルナリ。人類ノ團結及目的等ノ成立ハ最初ハ本能的理性ニ依ルモ、多少ノ歲月ヲ經過スレバ直チニ意識的ニ進歩ス。是レ人類團體ノ動物界ノ生活ト異ナル所ナリ。而シテ亦是人類ノ社會的生活中ニ於テ、國家ナル團體ガ特種ノ顯象トシテ存立スルニ至リタル所以ナリ。

第三 社會ト國家トノ區別

人類ガ其ノ文明ヲ進歩シ、其ノ生活ヲ完全ニスルニハ、共同ノ生活ヲ營マザルベカラズ。共同生活ヲ營ムニハ、種々ノ要件ヲ必要トス。是ニ於テ言語、風俗、禮儀、道德、宗教、學術、文學、技藝、經濟、規律等ノ要件ヲ生ズ。是皆多數人類ノ、交互連關的ノ生活ヲ爲スニ由リテ、發生シ又發達セルモノニシテ、之ニ依リテ共同生活モ亦益發達進歩スルナリ。此ノ如ク多數人類ガ共同ノ生活ヲ營ムニ由リ、社會ヲ生ズ。社會ハ多數人類ノ共同利益、共同生活ニ由リ生ズル共同關係ナリ。然カモ此ノ共同關係ガ唯事實上ノ顯象タルニ止マルモノナリ。社會ハ法律上ノ意義ヲ有スルモノニアラズ。從テ社會ハ權利主體ニアラザルナリ。殊

ニ社會ハ主トシテハ經濟上ノ活動ノ場所ナリ。元ヨリ社會ノ各人、各部ハ、互ニ相交渉シ相補助シテ生活スルモ、其ノ生活ノ擴張ノ爲メニハ、互ニ相對抗シ相競争セザルヲ得ズ。故ニ社會ハ萬人ガ萬人ニ對シ相競争スルノ場所ト爲ラザルヲ得ズ。若シ此ノ社會ノ自然ノ運移ト各人ノ競争ニ對シ、何等超越シタル制度ノ存立ナクシテ、之ヲ節制セズ又其ノ競争ニ委シ去ルトキハ、人生ノ存在ト發達ハ遂ニ期待スベカラザルニ至ル。是レ國家ノ存立ヲ要スルニ至ル所以ナリ。

國家團體ノ目的ハ社會ノ元來ノ目的ト性質上差異アルコトナシ。社會ハ元來ハ多數人類ガ共同文明ヲ進歩シ共同ニ生活スル所ナリ。國家團體モ畢竟文明ヲ進歩シ人生ヲ完全ニスルヲ其ノ存立ノ目的トス。但此目的ヲ達スル爲メニハ、國家ニハ鞏固ナル組織アリ、種々ノ機關アリ、亦強大ノ權力アリ。社會ニハ社會各員ノ作用ハアルモ組織ナシ、一定ノ機關ナシ權力ナシ。團體ニハ組織アリテ、團體ノ爲メニ作用スル各部分、各關節、及各機關が存在ス。是ニ於テ恒久ノ作用ヲナスコトヲ得。又各機關ハ其權限内ニ於テ專門的ノ作用ヲ爲スコトヲ得。是ニ於テ團體ノ作用ハ、其ノ目的ノ各部ニ付精密ナルコトヲ得テ、能ク人生ノ存在ト發達トヲ遂達スルコトヲ得ベシ。而シテ此等ノ機關中根本機關モ或ハ設定行爲ニ由テ生ズルコトアルモ、多クハ多數人ノ歸向ニ由テ自然的ニ發生ズルナリ。是ニ於テ社會ハ國家ナル團體ニ凝結スルニ至ルナリ。地球上ノ各國人ノ間ニモ交互連關的ノ關係

ハ存在スルモ、組織的ノ機關アリテ權力作用ヲナスコトナシ。故ニ唯是社會的ノ存在ト作用ヲ有スルニ止マルモノニシテ、團體タルコトナシ。從テ夫ノ宇宙國ナルモノハ存在スルコトナシ。「ストア」派ノ宇宙國說モ唯理想タルニ止マルノミ事實ニハアラザリシナリ。

且ツ社會ニ於テハ、各個人ガ交互的ノ連關ニ於テ各自ニ其ノ生活ヲ遂グルノミナルモ、國家ニ於テハ其ノ共同目的ヲ自ラ吸收シテ、文明ノ進歩ト妨害ノ防禦ヲ自任シ、人生ヲ完全ニ進歩スルコトヲ特殊ノ目的トス。唯ノ社會ノミニテハ人生ヲ完全ニ進歩スルコトヲ得ズ。是レ國家存立ノ必要アル所以ナリ。故ニ國家ハ此ノ存立ノ目的ヲ遂達スルコトニ付、完全ナル方法ヲ有セザルベカラズ。其ノ尤モ較著ナル方法ハ、權力ニ在リ。權力ヲ以テ之ヲ遂達スルニ在リ。國家ノ機關及部分ハ此ノ權力ノ行使ヲ以テ從事シ、其ノ責務ヲ盡クス。一定ノ鞏固ナル組織アリ、機關アリ、權力ヲ以テ文明進歩ヲナシ、多數人類ノ生活ヲ完全ニス。是レ國家團體ナリ。故ニ國家ハ社會中ノ凝結物ナリ。尤精確ニ完全ニ共同生活ヲ遂達スル者ニシテ、其ノ基礎ハ元ヨリ社會ニアリ。而シテ社會ガ實在セル以上ハ國家モ實在的ノモノナリ。但國家ハ社會ト異ナリテ、唯事實上ノ顯象タルニ止マラズ、同時ニ亦法律上ノ顯象タリ。國家ハ法律界ノ生活ニ入り、權利主體タル性質ヲ有スルモノナリ。然レモ國家ト社會トハ密接ナル關係ヲ有シ、國家ノ發達ト完成トハ、一ニ社會ノ發達ト完成トニ待タザ

ルベカラズ。

第四 構成員ノ地位

國家ハ多數ノ個人ヨリ形成セラルル團體ナルトキハ、此ノ各個人ハ團體ノ一員トシテ特別ノ地位ヲ有セザルベカラズ。則チ團體ノ目的ト作用トニ付キ或特別ノ地位ヲ有セザルベカラズ。殊ニ各個人ハ此團體生活ニ於テハ團體ノ目的ニ付キ持分ヲ有ス。蓋シ團體ニ於テ文明ガ進歩シ遂達スレバ夫レ丈ケ各個人ノ生活モ向上ス。各個人ノ生活ガ向上シ完成スルハ則チ各個人ガ團體生活ノ中ニ在ルガ爲ニシテ、各個人ノ生活ノ完成ハ團體生活ノ爲メニ由ル。又各個人ガ團體生活ニ付持分ヲ有スルコトニヨリ各個人ハ團體組織中ノ一員タルコトヲ得ルナリ。(各個人ノ生活トハ其精神の物質的ノ生活状態ヲ指稱ス)。從テ團體ノ目的ハ團體員各自ノ平均利益ナリト云フコトヲ得。然レモ團體ノ目的ト各個人ノ目的トハ同一ニアラズ、團體ノ目的ハ各個人ノ目的ノ總計ニハアラザルナリ。平均利益トハ其ノ效果ヲ云フノミ團體ノ目的遂達ハ畢竟、各個人ノ現在又ハ將來ニ一般ニ利益ト爲ルコトヲ云フノミ。團體ハ其ノ特殊目的ヲ特殊方法ニテ遂達スルモノナルユヘ、各個人ノ目的トハ自ラ異ナラザルヲ得ズ。從テ其ノ存在及主體モ亦全ク別個ノモノナリトス。唯其各個人ノ結合セルモノガ團體ナルユヘ、團體ノ目的ト各個人ノ目的トハ自ラ關連的ノ影響ヲ有セザルベカラズ。是レ即チ各個人ハ團體ノ目的ニ付持分ヲ有スル所以ナリ。

又團體ハ其ノ目的ヲ遂達スル爲メニ權力ヲ有シ、團體ノ各員ハ此ノ權力ニ付キ或ル持分ヲ有ス。凡ソ或目的ハ之レヲ遂達シ得ルモノニアラザレバ、現實的ナリト云フコトヲ得ズ。現實ノ目的ニハ之レヲ遂達スル方法即チ權力ハ之レニ附帶シテ存在セザルベカラズ。現實ニ或目的ガ存立スルトキニハ、或方法即チ權力モ亦之レニ備附セラレザルベカラズ。(猶ホ利益ト意思ト相伴フテ存在スルト同一ナリ)。故ニ目的アレバ權力アリ、又團體ガ目的ノ主體ナラバ、團體ハ亦此ノ權力ノ主體タリ。而シテ團體員ハ目的ニ付キ持分ヲ有セバ、又同時ニ權力ニ付持分ヲ有セザルベカラズ。權力ハ目的ヲ達スル所以ノ手段ナルヲ以テ、目的ノ主體ニハ權力モ亦屬セザルベカラズ。而シテ國家組織ノ各員ハ、目的ニ付持分ヲ有スルモノナルトキハ、其手段タル權力ニモ亦持分ヲ有セザルベカラズ。然レモ國家ノ目的ハ各個人ノ目的トハ同一ノモノニアラズ、又各個人ノ目的ノ總計ニモアラズ、唯各個人ハ國家目的ニ付關連的影響ヲ有ス。故ニ各個人ハ權力ニ付テモ少クモ關連的影響ヲ有スルモノナリ。元ヨリ各個人ハ國家ト共ニ權力ノ主體ニハアラズ、又各個人ノ意思ノ總計ガ國家意思ニハアラズ、各個人ノ意思ト國家ノ意思トハ同一ニアラザレモ、國家ノ權力タル統治權ハ國家ノ目的ヲ達スル所以ノ手段ニシテ、各個人ハ國家ノ目的ニ付關連的ノ影響ヲ有スルモノナレバ、各個人ハ國家ノ統治權ニ付亦關連的ノ影響ヲ有スベシ。

蓋シ權力トハ腕力ノ謂ニアラズ、物理上ノ力ニアラズ、意思ヲ支配スルノ力ナリ。意思ヲ服從セシムル力ナリ。權力ノ實効ハ意思ノ服從ナリ。支配ニ對シテハ服從アリ。支配シ得ルニハ服從アラザルベカラズ。支配ノ必要ト服從ノ必要トハ同時ニ生ズ。故ニ支配アリテ然ル後服從生ズルニアラズ、支配ト同時ニ服從モ生ズ。支配ト服從トハ一事ノ双面ナルノミ。從テ服從ノ原因ハ支配ノ原因ト同ジ。服從ノ最終原因ハ各個人ノ理性ニ歸セザルベカラズ。各個人ノ服從ハ各個人ノ意識ヨリ出ヅ。凡ソ人類ハ唯統治ノ状態ニ於テノミ、其ノ生活需要ヲ完全ニ充實シ得ルヲ以テ、此ノ統治ノ必要ヲ觀念シ承認セザルベカラズ。人類ハ此ノ觀念ヨリ脱逸スルコトヲ得ズ。人類ノ秩序ノ觀念ハ意思ニ「應爲」ヲ命ジ義務ヲ意識セシム。統治ノ權力ハ此ノ人ノ秩序意識ニ原因シテ其效力ヲ生ズ。此ノ如ク國家ノ統治ハ各個人ノ秩序ノ觀念及意識ニ原因ストセバ、各個人ハ國家統治ノ生ズル淵源ニシテ、此ノ淵源タル各個人ハ、統治權ノ淵源ニ付持分ヲ有スト謂ハザルベカラズ。若各個人ガ意識ヲ有セズ、理性ヲ有セズ、唯ノ奴隸タラバ、唯權力ノ支配ヲ受クルノミニシテ團體ノ目的ト權力ノ淵源ニ付何等ノ持分ヲ有スルコトナカルベシ。何トナレバ奴隸ハ畜類又ハ、物品ト同一ナリ、唯人ノ意思ニ依リ支配セラレルノミモノナレバナリ。此ノ如キ奴隸ヲ以テハ團體ハ成立シ得ザルナリ。團體ヲ組織スルモノハ、奴隸ニアラズ、畜類ニアラズ、物品ニアラズ、意識ト理性ヲ有スル人ナリ。人格ヲ有スル人ナ

リ。斯ル人格者ハ、斯ル人格者ヨリ形成セラルル團體ノ目的ニモ權力ニモ、必ズ何等カノ影響ヲ有セザルベカラズ。即チ持分タルノ影響ヲ有セザルベカラズ。殊ニ團體ニ於テハ、各個人ハ少クモ其ノ淵源タラザルベカラズ。而シテ其淵源タル効力ガ、實際如何ナル程度ニ於テ實顯セラルベキヤハ、各國國法ノ規定如何ニ依リ異ナルコトアルベシト雖ハモ、其淵源タルコトハ何レニ於テモ相異ナルノ理ナシトス。然レモ各個人ガ各個人毎ニ權力ニ主體タルニアラズ。唯或持分ヲ有スルノミ。團體ノ一員タル資格ヲ有スルノミ。其全然ノ主體ハ元ヨリ團體自體ナリトス。

權力ノ効力ヲ有スル所以ノ淵源ハ、法ノ効力ヲ有スル淵源ト同ジク、又國家ノ生ズル淵源ト同ジク、人ノ自然的及意識的ノ理性ナリ。唯其ノ實行力ヲ保障スル爲メニ、物理上ノ腕力ヲ伴フヲ要スルナリ。腕力ハ權力ニ基ツキ之ヲ應用スルヲ得。權力ヲ應用シ得ル所以ノ淵源ハ、人類生存ノ必要條件タルニ由ルニ在リ。是レ道德秩序及法規ノ効力ヲ有スル所以ノ淵源ト異ナルコトナシ。

第五 法律上ノ國家

國家ハ實在的ノ社會顯象ニシテ、團體ナリ、作用力ヲ有スルモノナリ。此ノ團體ハ各個人ト同ジク、人格者タルコトヲ得ルナリ。各個人ガ目的ノ主體ニシテ人格ヲ有シ得ルハ如ク團體モ目

的ノ主體ニシテ自然人ト同ジク法律上ニ於テモ亦人格者タルコトヲ得。唯其異ナル所ハ、團體ハ多數ノ自然人ノ組織體ナルニアリ。而シテ其ノ組織體ナルト自然人ナルトニ由リ、法理上ノ人格ニハ差異ナキナリ。

蓋シ社會上ノ顯象タル國家ハ亦法律上ノ顯象タリ、國家ハ決シテ唯單ニ社會上事實上ノ顯象タルニ止マルモノニアラザルナリ。抑モ國家ト法ハ共ニ原始的ノ存在ヲ有スルモノニシテ、國家ノ存在ト共ニ法モ亦存在シ、國家ハ常ニ法ノ中ニ存ス。從テ國家ハ法律上ノ制度ナリ。國家ノ統治權モ唯事實上ノ權力ニアラズシテ法律上ノ權力ナリ。故ニ國家ノ爲メニ統治權ヲ行フ者モ決シテ唯事實上ノ權力ニ依ルモノニアラズ。古代ノ酋長政治ニ於テモ唯事實上ノ權力ニ依ル統治ハ、一日モ存在スルヲ得タルコトナシ。何トナレバ事實上ノ權力者ハ常ニ生ジ、爭奪止ムナク、遂ニ秩序ヲ保持スルヲ得ザルヲ以テナリ。人類ノ生活ニ秩序アリ、權力ガ正當ニ成立スルニハ法觀念ノ存スルヲ要ス。而シテ法觀念ハ、國家存シ共同生活ノ行ハルル所ニハ、當然存スルヲ以テ、國家ノ權力ハ既ニ法律上ノ權力ナラザルベカラズ。故ニ國家ノ統治權ハ法律上ノ權力ニシテ、人民各個人ハ法律上ノ權力作用ニ服スル者ナリ、唯事實上ノ權力ニ支配セララルモノニアラス。而シテ文化ノ發達ト法觀念ノ進歩ニ從ヒ、各個人ハ唯國家ノ支配ニ服スルノミナラズ、國家ニ對シテモ權能的地位ヲ有スルニ至レリ。故ニ國家ハ各個人又ハ團體ニ對シ法律

上ノ關係ニ立チ或ハ權利ヲ有シ或ハ義務ヲ負フベシ、從テ國家ハ人格ヲ有スルナリ。人格トハ法律上ノ能力ナリ。權利ヲ有シ義務ヲ負ヒ得ル能力ナリ。能力ハ物質ニアラズ、關係ナリ。此ノ能力ハ或ハ自然人ニ附着スルコトアリ。然ルトキハ此ノ自然人ハ人格者タルナリ。或ハ團體ニ附着スルコトアリ。然ルトキハ此ノ團體ハ人格者タルナリ。斯クシテ領土ノ人類團體即チ地方自治體及國家モ、亦人格ヲ有スルナリ。國家ハ領土團體ノ中ニ於テ最高ノ原始的統治權ヲ有ス。又ハ少クモ原始的統治權ヲ有スルモノナリ。是レ國家ト他ノ領土團體ト區別セララル所ヲ以ナリ。故ニ國家ノ法律上ノ概念ハ次ノ如シ。曰ク國家ハ原始的ノ統治權ヲ有スル領土團體ニシテ人格者ナリト。

「アルブレヒト」(Albrecht)曰ク、國家ニ於ケル各個人、即チ統治者及人民各個人ハ二種ノ資格ヲ有ス。其一ノ資格ニ於テハ統治者ハ 普遍的ノ目的ノ爲メニ、國家ノ名ニ於テ、國家ノ首長トシテ、權利ヲ行ヒ、義務ヲ負擔ス。又其他ノ各個人ハ、普遍的ノ目的ノ爲メニ、國家ノ關節トシテ、權利ヲ行ヒ義務ヲ負擔シ、以テ國家ノ用務ヲ遂達ス。又他ノ一ノ資格ニ於テハ、各個人ハ獨立ノ一個人トシテ、自己自ラノ爲メニ權利ヲ有シ義務ヲ負フナリ。第一ノ資格ニ於テハ、各個人ハ其ノ獨立ノ法律上ノ人格ヲ有セズ。(法律上ノ人格ハ自己自ラノ爲メニ權利ヲ有シテ存在ス)。此ノ場合ニ於ケル人格ハ、國家自體ナリ。國家ガ統治ヲナシ作用ヲ爲シ權利ヲ有ス。即チ國家ガ人格者ナリト。此ノ「ア

ルブレヒト」ノ説明ハ「ゲルベル」、「ラバント」、「エリテック」等ヨリ採用セラレ、今日ノ國法學上ノ基礎ト爲レリ。

此等諸學者ノ説明ノ中ニ於テ「ギルケー」(Gierke)ノ國家團體說及人格說ハ甚ダ詳悉ナリ「ギルケー」ノ獨逸私法及其他ニ論述セル所ニ依レバ、凡ソ人類ノ生活界ニハ自然的ノ人ノ外ニ、團結的ノ人格アリ。此ノ團結的人格ハ五官ヲ以テ之ヲ感知スルコトヲ得ザルモ、肉體ヲ有スル自然人ト同ジク、實際生活セル本體ヲ有スルモノナリ。吾人ノ生活ニハ、個人的ノ生活中心アリ、社會的團結的ノ生活中心アリ。此ノ生活中心ハ活動力ヲ有ス。此ノ活動力ハ、内部的經驗ニ習熟セル精神張能ク之ヲ認識シ得ベシ。而シテ客觀法ガ一個人、自然人ヲ創造スルモノニアラザル如ク、團結的人格モ亦之ヲ創造スルコト亦稀ナリトス。又自然的人格ガ客觀法ニヨリ其人格及權能ガ認メラルルガ如ク、此ノ團體的人格モ亦客觀法ニヨリ其人格及權能ガ認メラル。且ツ此ノ團結的人格ハ、組織セラレタル人格ナリ。其單位ハ各個ノ人的^{ライブ}肉體ノ中ニ存セズ、社會的有機體ノ中ニ存ス。此ノ社會的有機體ハ有機的ノ組織ヲ有スルモ、自然的ノ有機體トハ其ノ内部ノ本質ヲ異ニス。何トナレバ其要素ハ人ヨリ形成セラルレバナリ。然レドモ此社會的有機體ハ眞實ノ生活本體ナリ。而シテ此ノ社會的生活體ノ生活ハ、其ノ部分ノ生活トハ決シテ同一ノモノニアラズ。即チ其各部分ハ再ビ自ラ人格タルナリ。是レ其自然的ノ有機體ト異ナル所ナリ。此ノ生活體ハ、多數人類ノ中

ニ、一個ノ共同存在ヲ働カシムル單位ガ、凝結シテ自ラ獨立スルニ至ルトキニ生ズ。而シテ此ノ有機體ハ又特別ノ意思ヲ有ス蓋シ人類ハ、各個生活トシテノ存在ト同時ニ亦共同生活トシテノ存在ヲ有スルコトヲ得ルニヨリ、其意思ヲ分ツコトヲ得。自己存在ノ爲メノ各個意思ノ區域ト、共同意思ニ自己ヲ拘束セシムル區域トヲ相對シテ存立セシムルコトヲ得。此ノ如クシテ人類ハ其組織的作用ニ依リ、或社會的ノ生活本體ヲ開始ス。此ノ社會的ノ生活本體ハ、其ノ構成員ノ個人意思ニ對シ獨立ノ全體ノ意思ヲ以テ、之ヲ支配シ、之ニ依リ單位ノ生活ヲ爲シ得ルナリ。斯クシテ一個人ヨリ區別セラルル社會的生活體タル意思ノ主體ヲ生ゼリ。從テ此ノ社會的生活體ハ意思能力及行爲能力ヲ有シ又法ニ依リ人格ヲ有シ權利能力ヲ有ス。且此ノ社會的生活體ハ非肉體的ノ單位ナルユヘ、機關ニ依リ作用ス。此ノ機關ハ各個人ニ依リ組織セラル。然レモ此ノ機關ハ代理人ニアラズ、各部分ガ全體ヲ代表スルナリ。猶目又ハ口ノ作用ハ一個人自ラノ作用タルト同ジ。此ノ如キ社會的生活體ニシテ、最高ノ意思即チ主權ヲ有スルモノガ、國家ナリト云ヘリ。「ギルケー」ノ此國家有機體說ハ、他ノ學者ノ有機體說トハ大ニル異ナル所アリ。則チ氏ハ生物學上ノ有機體ノ概念ヲ、法學上ニ轉用シテ、之ヲ以テ法學上ノ概念ノ標準ト爲スニアラズ。唯法學上ノ或概念ヲ名ケテ、之ヲ有機體ト爲スノミ。故ニ等シク有機體ナル語ヲ用フレモ、他ノ學者ノ用語トハ其ノ實ヲ異ニスルナリ。

猶「ギルケー」ハ團體ノ内部ノ本質ト、其單位トノ關係ヲ説明シテ曰ク。團體ハ常ニ變換スル各部分ヲ包括スル全部ニシテ、(是レ自然的有機體ト同ジキ所ナリ)此ノ全部ニ單位ガ内住ス。全部ハ總合人格ナリ。團體ハ有機的單位ニシテ總合人格ナリ。此ノ單位ハ各部分ヨリ成立チ、各部分ハ同時ニ人格ナリ。故ニ全部ハ之ヲ總合人格ト云フ。此總合人格ハ實在的單位ナリ。又各部分ハ全部ノ關節ナレモ、各々人格ヲ有ス。總合人格ノ内部ノ組織ハ、總合人格ト關節人格トノ對立ニヨリ成ル。斯ノ如ク總體ハ各部分ヨリ成立スルニユヘ、總體即總合人格ノ單位ハ、各部分ノ複數ノ中ニ成立ス。總合人格ハ關節人格ノ複數ニヨリ成立シ、單位ハ複數其儘ノ中ニ成立スル單位ナリ。即チ國家ハ堅固ナル組織ト永續ノ目的トニ依リ、各部ノ一致セル團體ニシテ各個人トハ異ナル單位ナリ。然レモ此ノ單位ハ唯各個人ノ複數ニ依リテ成立シ且ツ各個人ノ複數ノ中ニ存在スルモノナリト。

又曰ク。獨逸觀念ノ社團ハ、實在的ノ總合人格トシテノ共同體ナリ。此ノ共同體ハ各個人格ヨリ負擔セラレ運委セラレ、各個人格ニ附着シテ成立スルモノナリ。故ニ獨逸觀念ノ社團ハ、總體ニ^{イムマネント}内住的ノモノナリ、超越的ノモノニアラズ、總體ノ外ニアルモノニアラズ、社團ハ、社員ノ外ニ及上ニ、超越シテ凝結シタル一個體ニアラズ、總體ノ中ニ於テ生活セル共同體ナリ。社團ハ單位ノ且普遍的ノ總體ナリ。此ノ總體ハ他ノ一方ニハ各個人ノ總計ナリ。此ノ如キ社團ガ國家ノ原型ナリ。羅馬觀念ノ社

團ハ、アル全キ團結體トシテ、其團體員ノ總體トハ全ク異ナル獨立ノ主體トシテノ人格ヲ有ス。其ノ團體員ニ對スルハ、社員外人ニ對スルト、其關係ヲ異ニスルコトナシ。從テ總體ト各人トノ間ニハ束帶的ノ關連ナク取與ノ關係ナシト。

「ギルケー」又曰ク。國家ハ實在的ノ本體トシテ總合人格タリ。而シテ是レ存在セル事實ノ説明ナリ。實在的ノ世界ニ存スルモノヲ概念セルノミ。決シテ擬成ニアラズ。國家ハ存在シ生活スルモノタルノ儘ニテ權利主體タルナリ。國家ナル團體ハ、法律上多數ノ人格即チ部分人格、關節人格ヨリ構成セラルルモノナリ。此ノ各部分ノ包括タル全部ニ單位ガ内住ス。(是猶自然的ノ有機體ノ如シ) 而シテ全部ト各部分ノ間ニハ法律上ノ關係ガ成立ス。故ニ團體ハ總合人格トシテ單位ヲ有シ、又全部ヲ構成スル各部ハ同時ニ關節人格トシテ全部ト對立ノ關係ニ立ツナリ。公法ハ此ノ全部ト部分トノ對立關係ヲ規定スルモノナリ。此ノ内部ノ存在秩序ノ關係ヲ規律スルハ、公法ノ私法ト異ナル特性ノ一ナリ。私法ノ規律スル個人ニハ其内部ニ此ノ如キ關係成立スルコトナシト。(私團體ハ例外ナルベシ)

「ラバンツ」(Laband) ハ「ギルケー」ノ社團說ヲ駁シテ曰ク。法律上ノ意義ニ於テ人格ト云フハ、唯法律上ノ能力ト云フ一事ニ歸ス。唯權利主體タルベキ性質ヲ云フノミ。權利主體タル性質、之ガ人格ノ全質ヲ形成ス。故ニ人格ハ凡ベテ單位ナリ。論理上不可分ノモノナリ、一個ノモノナリ。單位ナケレバ人格ナシ。

若シ多數ノ人ガ、一ノ特立ノ人格ニ凝結セラルル時ハ、是レ論理上其多數ノ人ト對立シテ云フナリ。必ズシモ總合人格ヲ其ノ關節人格ヨリ分離スルノ謂ニアラズ。或都市ヲ法人ト云フトキハ、其都市ノ各個ノ住民ハ之ヲ思考ノ外ニ措テ云フナリ。各個ノ住民ガ存在セズト云フニアラズ、唯各個ノ住民ハ某都市ト云フ者トハ異ナルモノトシテ思考スルノミ。多數ヨリ成立ツ總體ヲ 權利義務ノ特別ノ主體即人格トシテ思考スル場合ニハ、複數ニ對シテハ此ノ人格ヲ、此複數トハ概念上異ナル單位トシテ、對立セシムルナリ。各個ノ總計トハ異ナル新ナル單位ヲ立テテ之ヲ人格トスルナリ。此ノ單位ノ中ニハ複數ト云フ思考ハ存在セザルナリト。

「ギルケー」之ニ對シテ曰ク、若シ國家人格ガ純然タル思想上ノ單位トシテ、人民ノ上ニ超在スルモノナリトスルトキハ、「ラバント」ノ云フガ如ク。此ノ國家人格ハ、其ノ基礎タル人民及領土ノ上及外ニ在リテ、人民ハ唯常ニ相變換スル各個人ノ群聚トナルノミ。其結果ハ國家ト人民トノ間ニハ唯權力關係ノ總計ガ存スルノミニ歸シ人民ハ國家ニ對シ權利ヲ有スルコト能ハザルニ至ルベシト。

此ノ兩者ノ説ハ必ズシモ相矛盾スルモノニアラザルベシ。「ギルケー」ハ單位ノ内部ノ構造ヲ説明シ、「ラバント」ハ單位其者ノ概念ヲ説明シタルモノトシテ各適當ナリト云フベシ。

「レーニンク」(Löning)ハ「ギルケー」ノ説ヲ評シテ曰ク彼レハ

博學ニシテ思想富贍、其ノ法及法觀念ノ發達ヲ研究セルコト甚深遠ニシテ、多ク其比ヲ見ザル所ナリ。然カモ其團體ニ關スル論說ハ、學問上ノ試驗ニ及第シタリト云フコトヲ得ズ。氏ハ、學問的認識ノ彼岸ニアル超越的ノ前提ニ、其基ヲ置ケリ。「ギルケー」ノ說ニ依レバ、實在的ノ獨立ノ生活體アリテ、此生活體ハ感覺的ニ之ヲ認知スルコトヲ得ザルモ、働作ノ力ヲ有スルユヘ、之ヲ認識スルコトヲ得ベシト云ヘリ。然レドモ吾人ノ學問界ニ於テハ、吾人ノ感覺ニヨリテ認知シ得ル物體(對象)ガ、研究セラルルノミ。其他、吾人ノ自認識ノ現象、思考、感覺、意思行爲等ガ對象ト爲ルノミ。吾人ハ此ノ以外ノ物體ヲ認知シ得ル機關ヲ有スルコトナシ。此ノ以外ノ認知ハ學問界ニ屬セズ。唯宗教上ノ信仰等ニ屬スルノミ。吾人ノ學問界ニハ、感覺ノ外ニ在ル或生活體ヲ認ムルコトヲ得ズ。吾人ハ元ヨリ國家及地方體ノ働作力ハ、之ヲ感覺上認知スルコトヲ得。然レモ此等ノ凡テノ働作力ハ人ヨリ發ス、人ノ意思決定ニ依リ生ジ、外界ニ及ボス人ノ働キナリ。此ノ各個人ヨリ全ク特立シテ或生活體ノアルコトハ之ヲ理解スルヲ得ザルナリ。加之意思ハ意識ノ顯出ナリ。若シ多數人類ノ共同存在ヲシテ、單位特立ノモノタラシムルニハ、各個人ノ意思ヲ分割シ、此ノ高キ總體人格ヲ形成シテ、之ニ人ノ意思ヲ分與セザルベカラズ。然レドモ人ノ意思ヲ分割シテ、之ヲ總體ノ人格ニ與フル意思分割者ハ存ズルコトナシ。故ニ國家ハ決シテ實在的ノ生活體ニアラズ。實在的ノ要素ヲ有セズ、實

在的ノ物體ニアラズ。從テ學問上ノ認識ノ對象タルコトヲ得ズ。國家ハ唯人ノ人ニ對スル關係トシテ、始メテ實在的ナルノミト。是レ一般ニ團體說ヲ否認スル説明ナリ。其ノ不當ナルコトハ後ニ述ブル所アルベシ。

「ロートル」(Lotre) 曰ク眞ノ實在ハ形體的ノ存在ニ限ルモノニアラズ。眞實ハ形體ヲ有セザルモ實在ノモノナリ。實在ハ働作ヨリ來ルモノナリト。又「ピキスピア」モ曰ク眼ニ見ルベカラザルモノハ是レ實在ナリ眼ニ見ル所ノモノハ是レ幻隴ナリト。是レ一部ノ眞理ナキニアラズ。

「レーニク」ハ、國家及地方體ノ働作力ハ之ヲ感知シ得ルモ、是レ畢竟人ヨリ發スルユヘ、人以外ニハ生活體ナシト云ヘルモ、各個人ノ働作力ト其性質及效力ヲ異ニスル働作力ハ、各個人トハ異ナル生活體ニ基キ發スト謂ハザルベカラズ。

「ラハント」ハ國家人格說ヲ採レリ「エリネツク」及「ベルナチツク」亦然リ。

「エリネツク」(Jellinek) ノ國家人格說ニ於テハ、多數ノ人類ガ、恒久ノ内部連關ノ目的ニヨリ、互ニ相結合セルトキハ、是レ目的上ノ單位ナリ。凡ベテ單位ハ吾人ノ意識ニ必要ナル總合^{ジンデー}作用ノ或形式ナリ。自然的ノ一個人モ、幼時ヨリ老年ニ至ル迄ノ間ニハ、其ノ肉體、精神モ變動スルモノナレドモ、之ヲ單位ノモノトスルハ、總合作用ノ形式ナルノミ。即チ自然の一個人ヲ單位ノ一個人トスルハ、唯吾人ノ主觀的觀察ニ依ル目的單位ノ

ミ。多數人類ノ一團ヲ單位ト云フモ、主觀的ノ總合作用ニ依ル
ノミ。斯クノ如クシテ、多數人類ノ一團ハ、之ヲ單位ト見ルコト
ヲ得。此單位ハ法律上或關係ニ立ツコトヲ得。即チ法律上人格
タルコトヲ得。而シテ此ノ單位ノ種類中ニ於テ、或特別ノ性質
ヲ有スルモノガ、國家ナリト云フニアリ。

之ニ對シ「レーニング」ハ人格說ヲ駁撃セリ。曰ク、若シ國家
ハ共同ノ目的ニ依リ、多數ノ一個人ガ相結合セル單位ナリト云
フトキハ、國家ハ即チ是レ目的概念ナリ。然ルトキハ國家ハ唯
此ノ如キ概念ヲ有スル人ノ思考上ノ内容タルノミ。而シテ國家
ハ斯ル概念ヲ有スル人ノ思考ノ外ニハ、何等實在的ノ存在ヲ有
スルモノニアラズ。又法ハ斯ル人ノ内部ニアル思考ニ、權利及
義務ヲ與フルヲ得ザルベシ。法ハ人ノ行爲ノ規則ナリ。思考ノ
規則ニハアラザルナリ。人格ノ概念ハ或思考物ニシテ、此ノ概
念ガ人格ヲ有スルモノニアラズ。唯自然人ガ法ニヨリテ人格ヲ
有シ得ルノミ。人格トシテ法ノ承認シタル「人」ガ概念ノ對象タ
ルコトヲ得ルノミ。概念ガ人格タルニアラザルナリ。概念ト被
概念物トヲ混同スベカラズ。概念ハ意思力ヲ有スルモノニアラ
ズ、利益モ生活貨物モ之ヲ有シ得ルモノニアラズ。抑モ思考ハ
唯意識ノ顯出ナルノミ。一個人ノ意識作用ナリ。一個人ノ意識
ノ外ニ思考ナルモノアルコトナシ。而シテ數多ノ人ガ、假令同
一ノ内容ヲ有スル思考ヲ爲スモ、是個々ノ個人ノ思考ナルノミ。
若シ數多ノ人ガ各異ナル思考ヲ有スルトキハ、何レノ思考ガ果

シテ國家ナリヤ、之ヲ知ルコトヲ得ザルナリ。又曰ク、「エリネツク」等團體派ノ論者ハ、多數人類ノ一團ヲ單位トシ、其團體ノ構成員ノ意思ヲ單位ノ意思ナリトスルハ、吾人ノ觀察法ノ必要ニ依ルト云フモ、是レ決シテ客觀的論理的ノ觀察法ニ依リタルモノアラザルナリ。多數人類ノ一團ヲ單位ト考フルハ、唯多數ヲ單位ト前提スルノミ。論者ノ目的ノ爲メノ前置ナルノミ。此ノ單位ハ抽象的ノモノナリ。多數人類ノ中ニ生ゼル多數關係ノ同様同形ナルコトヲ、一ノ概念ニ包括スル爲ニ企ツル抽象ナリ。論者ガ此ノ目的ヲ前置スルトキニ思考ノ必要トシテ此抽象ヲナスノミ。又一個人ノ意思ヲ、全體ノ單位ノ意思トスルモ、是レ唯全體ノ意思トシテ前提スルノミ。是レ條件附主觀的ノ思考法ノ必要ニ出ヅルモノニシテ、客觀的ノ思考法ニアラザルナリ。單位モ單位ノ意思モ唯抽象的ノ思考ナリ。吾人ノ認識以外ニ於テハ、此ノ思考ハ其ノ存在ヲ有セザルナリ。元ヨリ學理上ニ於テハ此ノ如キ抽象的ノ思考ヲ缺クコトヲ得ズ。之ヲ利用セザルベカラズ。然レドモ是レ抽象的ノ概念ナリ。而シテ概念ハ概念ノ對象ト混同スベカラズ。然ルニ此等ノ論者ハ之ヲ混同セリト。又「レンニング」ハ團體ノ單位ヲ否認シ、自然人ノ單位ヲ主張シテ曰ク。自然ノ一個人ヲ單位ト意識スルコトハ、是レ吾人ノ精神生活ノ基礎的事實ナリ。宗教、道德、法律ハ此ノ事實ヲ前提トスルナリ。此ノ單位ハ目的上ノ單位ニアラズ。目的ノ思考ニヨリ形成セラレタルモノニアラズ。吾人ノ意識ニヨリ直接ニ生ジ

タル單位ナリ。蓋シ人ハ自ラ單位トシテ自覺シツツアリ。且ツ斯ノ如キ單位トシテ、意思決定ニ依リ、外界ニ動作シ得ルユヘニ、權利義務ヲ有シ人格ヲ有シ得ルナリ。人ハ此ノ單位ノ意識ニ依リ、意思シ行爲スル本體トシテ、自己ヲ確實ニスルモノナリ。故ニ法モ亦此ノ單位ニ付規律ヲ爲スコトヲ得ルナリ。之ニ反シ唯吾人ノ思考ニ依リ、一定ノ目的ニ從テ形成セル多數人ノ一團ニハ、法律上ノ能力ヲ與フルヲ得ザルナリ。法ハ凡ベテ自然ノ一個人ニ、法律上ノ性質ヲ與ヘ得ベキノミト。

此ノ「レーニング」ノ說ニ從ヘバ、法人ナルモノハ一般ニ存ズルコトヲ得ズ。唯自然ノ一個人ノミ、權利義務ノ主體即チ人格タルコトヲ得ルノミ。殊ニ自己ノ單位ヲ意識スルコトヲ得ル一個人ノミ、人格タルコトヲ得ベキノミ。意識ノ未ダ發達セザル小兒ハ、未ダ人格タルコトヲ得ズ。精神病者モ其疾病ノ未ダ去ラザル間ハ人格タルコトヲ得ザルナリ。且ツ吾人ノ直覺的意識ニ依ル自然ノ一個人ノミガ、人格ルタヲ得ルト云フトキハ、人格ハ此ノ自然人ノ死亡ニ依リ、消滅スト云ハザルベカラズ。然ルキハ法人ノ永續、殊ニ國家意思ノ永續ハ全ク之ヲ認ムルヲ得ザルナリ。君主國ニ於テ、或君主ガ崩御スレバ、其ノ君主ノ制定發布シタルモノ、例ヘバ憲法モ法律モ其他ノ法關係モ、凡ベテ消滅スト云ハザルベカラズ。又共和國ニ於テハ、一個ノ統治權ナク、多數ノ統治權者アリ、多數ノ服從義務者アリト云ハザルベカラズ。且ツ統治權ト服從義務トハ一人ニ混同シテ虛無ト

爲ルベシ。「レーニング」ハ、假令統治者ハ屢々交代シ、又被統治者ハ甚ダ多數ナリト雖ヘドモ、此ノ被統治者ハ皆同様ニ統治權ニ服従スルモノナリ。多數ノ被統治者ガ法律上皆服従スル共同ノ點ヲ有スルユヘ、國家關係ハ即チ單位ナリ（氏ハ國家ハ關係ナリトセリ）ト謂フコトヲ得ト云ヘリ。然レドモ氏ノ觀察法ヨリセバ統治者ガ變換スレバ其統治關係モ亦變換シテ之ヲ單位ト謂ヒ能ハザルニ至ルベシ。

且ツ「エクネツク」等ノ人格說ニ於テモ、思考其者ガ人格ナリト云フニアラズ。單位ト、思考セラレルモノ即チ思考ノ對象ガ、人格ナリト云フノミ。即チ多數人ノ一團ヲ單位ノモノト認識スルコトヲ得ルコトハ、猶自然ノ一個人ヲ單位ノモノト認識シ得ルト同一ナリ、自然ノ一個人ガ人格タルヲ得ルト同ジク、多數人ノ一團モ、亦人格タルコトヲ得ルト云フノミ。又「レーニング」ハ、多數人類ノ一團ヲ單位ト考フルハ、是唯多數ヲ單位ト前置スルノミ、吾人ノ目的ヲ達スル爲メ前置スルノミト云フモ、其實ハ共同ノ目的アルニ依リ之ヲ單位ト認識スルノミ。共同ノ目的ハ實在ナルユヘ單位モ亦實在ト云フノミ。凡ソ物ヲ認識スルニ當リ、唯耳目的直覺的ノモノナラザルベカラザルコトナン。精神眼ノ認識モ亦認識タリ。宗教、道德ノ元則觀念ハ、認識上決シテ虛無ナルニアラズ。且人格ハ意思アルガ爲メニ存ズルニアラズ、生活ノ爲メニ人格ハ存ズ。意思ハ手段タルノミ。自然的ノ意思者ノミガ人格ヲ有スルニアラザルナリ。

第三節 國家ニ關スル種々ノ説明

第一 狀態說及關係說

言語學ノ歴史ニ於テハ、今日ノ國家ナル語ト^{スタート}狀態ト云フ語ハ互ニ相代用サレタルコトアリ。又國家ナル語ハ^{スタート}狀態ナル語ヨリ轉化シタルナラントノ說モアリタリ。故ニ今日ニ於テモ、國家ハ狀態ナリトノ說アリ。殊ニ國家ハ被支配ノ狀態ナリ、或ハ被支配ノ關係ナリトノ說アリ。

つえつふる (Zöpfl) 曰ク國家ハ被支配ノ狀態ナリト。びしよーふ (Bischof) 曰ク國家ハ一定ノ領土ノ上ニ土着セル社會的の元素總體ノ一種固有ナル狀態ナリ。即チ凡テノ意思ガ一個ノ意思ニ服從セルノ狀態ナリト。此ノ狀態說ノ一派トシテ、國家ハ被支配ノ關係ナリトノ說アリ。

つゝはりえー (Zachariae) 曰ク國家ハ狀態ナリ、殊ニ全體ト其ノ部分トノ法關係ナリト。

りんぐ (Lingg) 曰ク國家ハ或人民ガ或領域内ニ於テ支配セラレタルノ關係ナリト。蓋シりんぐ氏ハ、直覺的實驗的ノ觀察ニ從ヒテ、凡ソ意思ヲ有スルモノハ自然人タル一個人ナルユヘ、此ノ一個人ノ外ニ國家團體ナルモノガ、人格トシテ存ズルモノニアラズ。實驗的ノ觀察ヨリスレバ、國家ハ唯關係ナリ、狀態ナリトセリ。若シ此ノ如キ觀察法ニ依ルトキハ、國家ハ單位ノモノ

ニアラズシテ、數多ノ相竝列及相前後セル支配關係ノ、無數ノ狀態ト爲ルベシ。支配スル人及支配セラルル人ノ、員數ノアル丈ケ、支配狀態モ存ズルコトニ爲リ、此ノ關係ノ單位ハ、遂ニ之ヲ認ムルコトヲ得ザルニ至ラン。其他此ノ說ニ依リテハ、數多ノ意思關係ヲ、互ニ相結合セシムル東帶ノ存在ハ、之ヲ認ムルコトヲ得ザルベシ。其他「狀態」說ニ從フトキハ、説明スベカラザル多クノ點ヲ生ズ。

關係說ノ中ニ於テ前述セル「れーにんぐ」(Loening)ハ甚ダ進歩セル法律的ノ説明ヲナセリ。曰ク、國家ハ統治者ト被統治者トノ明關係ナリ。法律關係トハ、法律ニヨリ定メラレタル人ト人トノ間ノ關係ナリ。權利者ト義務者トノ關係ナリ。國家ハ統治者(君主)ガ統治シ被統治者(人民)ガ統治セラルル法律關係ナリ。而シテ此ノ法律關係即チ國家ハ全ク單位ヲ有ス。何トナレバ縱令統治者ハ屢交代シ又被統治者ハ甚ダ多數ナリト雖、此ノ被統治者ハ皆同様ニ統治權ニ服從セリ。即チ此ノ法律關係ニ於テ、被統治者ハ皆法律上服從ト云フ共同ノ點ヲ有ス。故ニ此ノ關係ハ即チ單位ナリト。此ノ說ニ於テ、法律關係即チ國家ハ單位ナリト云フモ、此ノ說ノ立脚點ヨリスレバ、統治者ガ變換スルトキハ、即チ統治權者ガ變換スルコトニ爲ルユヘ、其統治關係モ亦變換スト云ハザルベカラズ。之ヲ單位ト云フベカラズ。此他、現行憲法上、國家トアル場合ニ、法律關係ト見ルハ不適當ナリ。「れーにんぐ」ハ、後ニ述ブル「ざいでる」ト同ジク、國家團體ノ

存在ヲ認メザレドモ、「ざいでる」ノ權力說ニハ贊同スル者ニアラズ。故ニ曰ク、國家ニハ元ヨリ權力ヲ要ス。權力ナクンバ支配ヲ爲スコトヲ得ズ。然レドモ支配者ノ支配ハ、決シテ權力ノ上ニ基クモノニアラズ。野蠻時代ノ專制政治ニ於テモ、只權力ニ基ヅク支配ハ、一日モ存立スルコト能ハズ。何トナレバ被支配者ノ總體ノ權力ハ、一人又ハ少數ノ支配者ノ權力ヨリモ常ニ大ナルヲ以ナリ。支配ハ權力ノ上ニ基カズ、支配ヲ必要トスル人ノ意識ノ上ニ基ヅク。支配者ハ此意識ヨリ貫通セラル。故ニ被支配者ハ安ンジテ國權ノ作用ニ服從スルナリ。從テ國家ハ唯事實上ノ權力關係ニアラズ。反テ法律關係ナリ。又國家ハ支配ノ目的物ト云フモ不可ナリ。支配者ハ被支配者ト共ニ國家ニ屬ス即チ支配者ト被支配者トハ、法ノ定メタル關係ニ於テ立ツナリト。之レ既ニ國家人格說ニ近似セル説明ナリト謂フベシ。又「れーにんぐ」ハ前述セル如ク自然ノ一個人ハ、直チニ之ヲ單位ト意識スト云フモ、是レ學理的ノ觀察法ナリヤ。是レ一種ノ信仰ニハアラザルカ。

「お・まいえる」(O.Mayer)曰ク國家ハ地球表面ノ或境界セラレタル區域ニ於テ、人類共同體ノ爲メニ立テラレ、且ツ最高權ヲ備附セラレタル外部の秩序ナリ。國家ハ統治スルモノニアラズ、又統治セラルルモノニアラズ。國權ノ主體ニアラズ、又目的物タル客體ニモアラズ。憲法ニ依リ立テラレタル事物ノ秩序ナリ。(即チ國家ハ狀態ナリ)。君主國ニ於ケル君主ハ此秩序ノ中ニ於

テ、先頭ニ立ツ元首ニシテ、尤モ貴キ關節ナリ。而シテ君主ハ、此ノ國家ノ中ニ於テ統治シ、憲法ノ範圍内ニ於テ自由ニ國權ヲ行フ。然レドモ君主ハ國家人格ノ代表者トシテ、國家ノ權ヲ行フモノニアラズ、自己自ラノ權ヲ行フモノナリ。(君主ヲ國家人格ノ代表者ト云フハ民主的ノ理解法ナリトセリ)又君主ハ、國家ノ中ニ於テ統治スルモ、國家ヲ統治スルモノニアラズト。

若シ此說ニ云フ如ク、國家ハ人類共同體ノ爲ニ立テラレタルモノナルトキハ、凡ベテノ國家作用ハ、此ノ人類共同體ノ目的ノ爲ニ行ハルルモノニシテ、此ノ共同體ハ目的ノ主體ナルベシ。且ツ最高權ガ之ニ備附セラレタルモノナルトキハ、君主ノ行フ最高權ハ、此ノ人類共同體ノ爲メニ行ハルルモノニシテ、決シテ君主ノ自己自ラノ爲メニ之ヲ行フモノナリト云フヲ得ズ。從テ國權ハ君主自ラニ屬スルモノト云フヲ得ザルベク、即チ共同體ガ目的ノ主體ナリ、國權ノ主體ナリト云フヲ適當トス。殊ニ君主ハ此ノ秩序(狀態)即チ國家ノ中ニ存シ、而シテ唯此中ノ關節ノ一員ナリトスルトキハ、此等ノ關節ヨリ組織セラレタル秩序(狀態)即チ國家ハ、或本體ニシテ、目的及國權ハ之ニ屬スト云ハザルベカラズ。權利ノ主體ハ、必ズシモ事實上ノ意思ヲ有スルコトヲ必要條件トセズ。唯意思作用ノ方法ガ設ケラレタルトキハ、即チ權利主體タルコトヲ得ベシ。此ノ說ニ於テハ君主ハ憲法ニ從ヒ國權ヲ行フモノナリトセルモ、此ノ君主ハ國家ノ權ヲ行フモノニアラズ、自己ノ權ヲ行フ者ナリトスルトキハ、憲

法ハ君主ガ自由ニ立テテ、之ヲ行フモノナルユヘ、憲法ノ規定ニ違反スルト否トノ區別モ生ズルコトナカルベシ。又君主ガ自己ノ權ヲ行フ者ナルトキハ、國權ノ永續ハ到底之ヲ理解スルコトヲ得ザルベシ。此ノ說ハ決シテ適當ナリト云フベカラズ。

第二 國家目的物說

普通世俗ノ思考ニ於テハ、人ノ感覺ヲ以テ知ルコトヲ得ベキ統治スル人即君主ヲ以テ、統治權ノ主體トシ、領土及人民ハ之ヲ統治作用ノ目的物トシ、而シテ國家ノ全作用ハ之ヲ君主自體ノ作用ナリトセリ。殊ニ今日ノ如キ國家法ノ未ダ發達セザル往古ニ於テハ、私法上ノ觀念ヲ以テ公法上ノ制度ヲ説明シ、領土人民及支配ノ作用全體ヲ包括シテ、之ヲ統治者竝ニ其ノ家族ノ相續權及所有權ノ目的物タル財産ト同視シ、國家ハ權利ノ目的ト爲セリ。然ルニ今日ニ於テハ公法、私法ノ區別ヲ生ジ領土及人民ヲ私法上ノ目的物ト見ル觀念ハ全ク止ムニ至レリ。然レドモ今日ニ於テモ、往古ノ所有權目的物說ヲ唯公法ノ形式ニ變改シテ、國家目的物說ヲ唱フルモノアリ。「ほつぶす」(Hobbes) 既ニ然リシナリ近時ニ於テハ「まつくす・ざいでる」(MaxSeydel) 其ノ主唱者ナリ。氏曰ク、抑モ實驗的觀察ニ依レバ、凡ソ意思ヲ有スルモノハ自然人ナルユヘ、統治權ノ主體ハ自然人タル統治者其人即チ君主ナリ。君主ハ領土及人民ノ上ニ立チ、此ノ領土及人民ヲ統治ス。此ノ統治者ノ下ニアル領土及ビ人民ハ、統治ノ

目的物ニシテ、此ノ目的物が即チ國家ナリ。猶私法上ニ於テ、主人ガ或物ヲ有スルトキハ、之ヲ所有物トシ、目的物トスルガ如ク、國家ハ目的物ナリ。私法上ノ支配ハ物ノ上ニアル如ク、公法上ノ支配ハ國家ノ上ニアリ。且ツ私法上ノ支配ハ、物ノ外ニ在リ上ニ在ル主人ヨリ來ル如ク、公法上ノ統治ハ、國家ノ外ニ在リ上ニアル君主ヨリ來ル。君主ハ即チ統治權ノ主體ナリ。若シ之ニ反シ統治者タル君主以外ニ於テ、國家ヲ統治權ノ主體ナリト云フ如キアラバ、是レ擬成的ノ説明ナリ、實驗的觀察ニ由ル説明ニアラザルナリト。

若シ此說ノ如ク、國家ハ唯統治權ノ目的物ナルトキハ、所謂國家財産ノ所有權者ハ何人ナリヤ。若シ自然人タル君主ガ自ラ國家財産ノ所有權者ナリトスルトキハ、國家財産モ君主一個ノ私有財産モ、同一主體ニ屬スルコトニナリ、國家財産ナルモノハ、特別ニ存在スルコトナキニ至ル、是レ今日ノ法制ニ反スベシ。且ツ此ノ論者ハ、一國內ノ多數ノ人類ハ、即チ多數ニシテ、單位ノ存在ヲ有スルコトナシ。單位ノ存在ヲ有セザルモノハ、人格タルコトヲ得ズト論ゼリ。若シ果シテ然ル時ハ、君主國ニ於テモ、亦共和國ニ於テモ、單位永久ノ國權アリト云フヲ得ザルベシ。何トナレバ君主國ニ於テハ、自然人タル君主ガ統治權ノ主體ナリトスルトキハ、其自然人タル君主ノ崩御アレバ、即チ意思ノ主體國權ノ主體ガ消滅スルユヘ、意思及國權モ亦消失スルコトニ爲ラザルベカラザレバナリ。又共和國ニ於テハ、數多ノ意思

主體アルユヘ、國權ノ主體モ亦同時ニ數多存在スルコトニナリ、且ツ此ノ數多ノ主體ハ、常ニ生死ニ依リ變更スルユヘ、單一ノ國權ノ主體ガ、存在スト云フヲ得ザルニ至ルベシ。此ノ駁論ニ對シ、此ノ論者ハ統治者ハ之ヲ一個ノ^{インスタツチラン}制度トシテ觀ルトキハ、永久不變ノモノナリ。故ニ國家統治ノ單位ハ、決シテ破ラルル事ナシト辯護セリ。然レドモ統治者ナル單位ノ制度ナルモノハ、各個ノ統治者ノ交代ニ依リ、少シモ影響ナク存在スト爲スハ、是レ實驗的觀察ノ立脚地ヲ離レタルモノナリ。且ツ此ノ論者ノ實驗的觀察ニ從ヒ、併立セル人類團體即チ國家ヲ單位ト觀察スル能ハザルトキハ、統治者タル君主ノ如ク、一人ヅツ相前後シテ存在スル多數ノ者ヲ單位トナスコトハ猶不可能ナルベシ。

或ハ君位繼承法ナル法規アリテ、此ノ法規ガ數多ノ自然人タル君主ノ一列ヲ、同一人格ト看倣スヲ以テ、自然人タル君主ハ崩御スルモ、國家タル君主ハ人間ノ如ク死亡スルコトナシト、云フ者アリト雖ヘドモ、此ノ君位繼承法ハ、永久ナル國權ノ主體タル國家ノ法規ニアラズシテ、唯時々交代スル君主ナル國權ノ主體ガ定メタルモノナリトスルトキハ、其ノ君主ガ崩御後、新タニ立ラル君主ノ世ニ於テモ、猶依然トシテ效力ヲ有スルハ、何故ナルヤ、之ヲ先ヅ證明セザルベカラズ。

斯クノ如ク永久不變ノ一個ノ統治者アリト云フコトモ、永久ノ君位繼承法アリテ各時代ノ君主ヲ單位視スト云フコトモ、畢竟自然人タル統治者ノ交代ニ拘ラズ、永久不變ノ人格者アルコ

トヲ基礎トセザルベカラズ。而シテ此ノ人格者ハ、此ノ論者ノ説ニ從ヒ、假リニ自然人タル君主ヨリ成立ツトスルトキハ、即チ此ノ人格者ハ君主一人ヲ以テ構成員トシ、亦機關ト爲ス法人ナルコトニ歸着ス。今若シ此ノ構成員タル自然人ナル君主ガ崩御スルトキハ、法人ハ其構成員及機關ヲ有セザルコトニ爲リ、從テ法人ノ存在モ考フベカラザルコトニナリ、國家ハ其瞬間ニハ消滅スルコトニ爲ラザルベカラズ。然ルトキハ國權及國法ノ永續ハ到底考フベカラザルコトニ爲ルベシ。然レドモ君主ノ崩御ハ斯ノ如キ結果ヲ惹起スコトナシ。蓋シ統治者ハ、其ノ責務ノ性質上、自己一個人ノ利益ノ爲メニ、統治スルモノニアラズ、國家ノ利益ノ爲メニ、統治スルモノナリ。統治者ガ國家ノ爲ニ統治スルモノナルトキハ、國家ガ人格者ニシテ、君主ハ國家機關ナリト謂ハザルベカラズ。而シテ國家ノ爲メニ作用スル國家機關ハ、獨リ君主ノミニハ止ラズ、猶他ニ數多ノ機關アリ。故ニ國家ノ或機關ノ地位ニ支障アル場合ニ於テモ、國家全體ノ作用ニハ何等ノ支障ナクシテ、國家ハ永續シテ其ノ存在ヲ完フスルコトヲ得ルナリ。其他若シ國家ハ目的物ニシテ、君主ハ國家ノ上ニ立チテ之ヲ支配スルモノナリトスルトキハ、君主ハ國家ノ外ニ在リテ、國家ノ中ニハ存在セザルコトニ爲リ、國家ト君主トハ、全く別物ト爲リ分離シテ存在シ、君主ハ國ノ元首即チ全物ノ頭部ナリト云フコト能ハザルコトニ至ルベシ。

「ほつぶす」曰ク、國家ハ總合人格ナリ。然レドモ總合體ハ唯

外部的ノ目的物タルノミ。此ノ目的物ニ對シ、統治者ノ權力ガ行ハル。凡ベテ國家ノ權力及凡ベテ公ノ權ハ全然統治者ニ屬スト。

「ぼしゆえー」(Bossuet) 曰ク君主ハ人民ノ上ニ超越スル本體ナリ、人民總體ハ全ク君主ノ中ニ沒收セラレ包括セラルルモノナリト。

「はるれる」(Haller) 曰ク君主ハ國家ノ前ニ存シ、國家ヲ立テタリ。人民モ君主アリテ始メテ一團ノ人民タルコトヲ得ト。

此等ノ説明ハ、畢竟君主ハ國權ノ主體ニシテ、國家ハ統治權ノ目的物ナリト云フニ歸シ、今日ノ國家觀念ニ適合スルモノニアラズ。

第三 國家、統治者同一説

佛國ノ「るい」十四世ハ「ぼしゆえー」ノ説ニ從ヒ「我ハ國家ナリ」ト云ヘリ。是レ統治者タル我ハ國家ナリ。即チ統治者ハ國家ト同一ナリト云フニ在リ。

「ぼるんはつく」(Bornhak) 曰ク一般ニ云ヘバ、國家ハ統治權ノ主體ナリ。然ルニ君主國ニ於テハ、君主ガ統治權ヲ固有シ、之ヲ行使ス。故ニ君主ハ統治權ノ主體ナリ。國家ト君主ハ同一ナリト。此ノ説ハ國家ハ統治者ノ別名ニシテ、統治者ハ國權ノ主體ナリトスルトキハ、前説ト同一説明ニ屬スルコトニ爲ル。若シ國家ハ統治者ノ別名ニアラズトシ、國家ハ或本體ヲ有スルモ

ノナリ 卽チ人類團體ナリトスルトキハ、此ノ説ハ更ニ理解不可能ニ陥ルナリ。何トナレバ若シ國家ナル或本體ガ 既ニ統治權ノ主體トシテ存スルトキハ、此ノ外ニ猶一個人又ハ數個人タル統治者ガ、統治權ノ主體トシテ存在シ得ル理由ナケレバナリ。一個ノ權利ニハ數個ノ主體存在シ得ザルベシ。若シ君主ト國家トガ二個ノ主體トシテ、一個ノ權利ヲ共有スト云フトキハ、君主ヲ除外シタル國家ノミノ主體ハ、如何ナルモノナリヤ。畢竟ハ君主ト人民ト相一致シタル者ガ、國家ナルコトニ歸着セザルヲ得ズ。

第四節 我日本國ノ成立

歴史ニ依レバ、我建國ハ皇孫瓊々杵尊、天照太神ノ勅命ヲ奉ジ、八十萬神ヲ帥キテ日向ニ來降セルニ肇マル。八十萬ハ多衆ヲ意味ス。神ハ則チ人ナリ。元來神ハ人徳高崇者ノ尊號ナルモ、亦獨立ノ人ハ之ヲ神ト稱へ、之ヲ奴隸ト區シタルナリ。當時ノ神ハ完全又ハ獨立ノ人則チ人格者ヲ指稱シタルナリ。此ノ多衆人ノ一團ハ、即チ所謂大和民族ニシテ、同種族ニ屬シタルモノナリ。蓋シ太古ニ於ケル多衆人ノ一致共同ハ、血統ヲ同フシ祖先ヲ共ニスル同一ノ民族ニアラザレバ、之ヲ期待スルヲ得ザリシヲ以ナリ。此ノ民族ハ種々ノ親族ヨリ形成セラレタルモノナヒシナランモ、蓋シ同一地方ニ於テ繁殖シタル同一民族タリシヤ明カナリ。而シテ天照太神ノ系統ハ、此ノ民族ノ中ニ於テ優越ノ地位ヲ有シ、族長トシテ支配スルノ特權ヲ有シタリ。從テ皇孫瓊々杵尊ハ、首長トシテ此ノ同族ノ多衆ヲ帥キ、大八洲國ノ一端地日向ニ來降セルナリ。大和民族ハ、當時多少進歩シタル文明ヲ有シ、且ツ鞏固ナル種族團體タリシナリ。蓋シ高天原ヨリ遠ク海陸ヲ渡過シテ日向ニ來降スルニハ、百般ノ裝置殊ニ船舶武器ノ整備ヲ要シ、且ツ將卒ノ一致敢行ニ待タザルベカラザリシヲ以ナリ。

神武天皇大和國奠都以降ニ於テ此ノ大和民族中ニハ種々ノ人別アリタリ。即チ皇別（天照太神ノ系統ニ出デ後世臣及真人ト

稱スル族(神別)天照太神ト同族ニシテ、皇孫來降以前又ハ同時ニ豐葦原國ニ來住セル者ニシテ、天神地祇ト稱スル者之ニ屬シ、後世此ノ長ヲ連^ト連^レ又ハ朝臣ト稱ス)土民及蕃別(熊襲蝦夷ノ如ク天孫來降以前ヨリノ住民及三韓、南洋等ヨリノ移住民)等アリシモ、神別ハ皇別ト其先祖ヲ共同ニスルヲ以テ共ニ同一ノ種族團體ニ屬スルモノナリ。土民及蕃別ハ元來其ノ種族ヲ異ニスルモ、此ノ種族團體ニ同化セラレ、團體内ニ於テ其一タノル、位ヲ有シタリ。唯諸氏族ニ隸屬シ奴隸タルモノモ存シタルモノ多數ハ相當ノ地位ヲ有シタリ。

當時ノ社會制度ハ一種ノ階級的組織ヨリ成レリ。先ヅ社會上ノ最下級ノ團體トシテ家アリ。數代ノ家族ハ一家ニ住居ス。家ニ家長アリ、嫡系ノ子孫之ヲ繼承ス。家ノ財産及家族員、支配ヲ掌ル。家ニ隸屬ノ家部アリ。(今日飛彈ノ白川郷ニハ猶古代家族生活ノ遺例アリト云フ)數多家ハ相合シテ小氏族ヲ組織ス。小氏族ニ「小氏長」アリ。小氏族ノ嫡系、其地位ヲ繼承シ、小氏族ニ屬スル諸家族ヲ支配ス。數多ノ小氏族ハ更ニ相合シテ大氏族ヲ組織ス。大氏族ニ「大氏長」アリ。大氏族ニ屬スル諸小氏族ヲ支配ス。大氏族ノ嫡系「長」ノ地位ヲ繼承ス。大小ノ氏族ニハ多數ノ男女之ニ隸屬ス。之ヲ部曲ト云フ。其他各氏族ハ土地人民ヲ有シ之ヲ支配シタリ。(家及氏ハ血族團體ニシテ共同祖先ヲ祭祀シテ之ヲ氏神トシ家ハ氏神ニ依リ守護セララルル神聖ノ場所トセリ)。

氏族ノ上ニ「シロシメス、スメラミコト」即チ天皇アリ、各氏族ヲ支配ス。「シロシメス」ハ統治ノ義、「スメラミコト」ハ君長ノ義ナリ。天皇ハ直接ニハ天皇ノ家族及皇族諸氏（即チ天照太神ノ系統ニ屬スルモノ）及此等ニ屬スル家部ヲ支配シ、土地ニ付テハ皇室私有ノ御縣、天皇部民ノ耕作ニ供セラレタル屯田其他沒收地等ヲ支配スルノミニシテ、各氏族ノ土地人民部曲ハ皇室ノ支配ニ屬スルコトナシ。唯皇室ハ諸氏族ノ部曲ヲ徵シテ其ノ部下ニ屬セシムルコトヲ得。又歸化人ハ天皇ノ部曲ニ屬シ、各氏族ノ部下モ犯罪等ノ場合ニハ之ヲ皇家ニ沒收スルヲ得タルノミ。（是レ今日、皇室自治權ノ基ト爲レルナリ）

當時ノ制度ハ所謂氏族制ニシテ恰モ一種ノ封建制ノ如ク、各氏族ハ各、固有ノ土地、人民ヲ有シテ之ヲ支配シ、皇室ハ更ニ此等ノ上ニ立チテ宗主權ヲ有シ、主トシテ祭祀其他宣戰講和氏族ノ設置廢止、族長ノ任命、爭訟ノ裁決等ヲ掌リ、最高ノ權ヲ行ヒタリ。但皇室ノ此最高ノ權ハ必ズシモ絶對ノモノニアラザリシナリ。何トナレバ各氏族ハ各固有ノ土地人民ヲ支配シタレバナリ。但當時ノ大和民族ハ、幹部タル皇室ノ最高ノ宗主權ノ下ニ於テ、一大種族共同體ヲ形成シタルモノナリシナリ。（是亦一種ノ共同團體ニシテ首領制共同體トハ大ニ異ナル所アリタリ）（後世ノ源平時代、北條足利時代及徳川時代等亦氏族制ノ擴張ト見ルベキモノナリ）。

此ノ如ク皇室ハ、氏族ノ上ニ立チテ宗主權ヲ行ヒ、以テ共同生

活ヲ保持セシコト千年以上ノ永キ歲月ニ涉リタルモ、斯ル地方分權ノ制度ハ、國家ノ統一ヲ妨ケリ、國勢ヲ殺キ、能ク外敵ヲ防ギ文明ヲ進ムル所以ニアラザリシナリ。殊ニ大氏族ノ如キハ其數多カラザリシモ、其ノ私有ノ田園、山野ハ頗ル廣大ニシテ、部曲、私民ノ數ハ多聚ヲ占メ、兵馬ノ權ヲ私有シ、警察權ヲ行ヒ、人民ノ朝廷ニ上納スル御調ヲ私曲收斂シテ豐富ナル財力ヲ貯へ、政治上ニモ強盛ナル勢力ヲ有シ、遂ニ皇室ノ宗主權ニ對シテモ障害ヲ及ボス者ヲ生ズルニ至レリ。蘇我氏ノ如キ其一例タリシナリ。且ツ當時、各氏族ノ職掌及生業ハ殆ンド皆世襲ト爲リ、朝廷ノ官職モ世官世職ト爲リ、政治上社會上甚シキ弊害ヲ醸成シタリ。是ヲ以テ改革ノ必要ガ唱ヘラレ、遂ニ紀元千三百六年大化ノ詔勅ニ依リ、一大革新ガ企圖セラレタリ。即チ從來、臣、連、國造等ガ世襲的ニ土地人民ヲ私有シ之ヲ支配シタル制ヲ廢止シテ、悉ク之ヲ朝廷ニ收聚シ、戶籍法ヲ定メ、戶口ヲ調正シ、班田收授法ヲ設ケ、各人^{クブシデン}ニ口分田ヲ給與シ、又國造縣主ヲ廢止シテ年限交代ノ國司郡司ヲ置ケリ。次デ大寶律令ガ制定セラレ、法令官制ヲ整備シ、全國ノ土地ハ凡テ之ヲ國有トシ、六年毎ニ收授ヲ行フコトトセリ。是レ社會政策、國家統一制、振興ノ大計畫ニシテ、我歷史上大階段ヲ爲セル大改革タリシナリ一時中央ノ制度及文物ハ燦然タル光輝ヲ發シタリ。然ルニ中央文武ノ諸官ハ忽チ榮華ノ夢ニ陷キリ、國務ヲ怠リ私益ヲ計リ、莊園ヲ私營シ、班田收授法モ漸次ニ廢壞セラレ、民政司法共ニ公平ヲ失ヒ、地

方ノ紛擾止ムナキニ乗ジ、地方土着ノ豪族ハ兵馬ヲ私養シ、土地ヲ兼并シテ勢力ヲ争ヒ、承平天慶ノ亂ハ即チ武家跋扈ノ端ヲ開キ、大化大寶ノ改革モ遂ニ其跡ヲ絶ツニ至レリ。當時ノ武家ナル者ハ元ト地方ノ豪族タル大地主ニシテ、初メ莊園（莊園ハ元ト權勢家ノ開墾地ナリシモ其地域ノ増大ナルニ從ヒ裁判權警察權等ヲ行ヒ領家ト稱シタリ）佃作者又ハ管理者ナリシモ、領家ヲ排斥シテ漸次其ノ權勢ヲ逞フシ、家子郎黨ヲ養ヒ國司ヲ凌駕スルニ至レリ。此ノ大地主ニハ階級アリ、小名アリ大名アリ以テ互ニ相凌軋セリ。源賴朝ハ此ノ機ニ乗ジ、關東ヲ一定シ、始メテ幕府ヲ鎌倉ニ開キ、天下總追捕使トナリ、文武ノ大政ヲ統べ、各地方ノ守護地頭ヲ指揮監督セリ。是レ政權ノ武門ニ移レル階段ニシテ、我政界ニ於ケル亦一大變動ナリシナリ。次ニ北條氏ヲ經テ足利氏ニ至リ、中央ノ政令行ハレズ、群雄各地方ニ割據シ、邦内分裂シ、戰國時代トナレリ。而シテ争奪僭竊止ムコトナク、日本全國殆ンド鼎沸ノ如ク紛亂不統一ノ極ニ達シ、足利中世以後ハ殊ニ甚シカリシナリ。然レドモ物窮スレバ則チ通ズ。斯ル不統一ノ社會状態ハ、獨リ民人ヲ塗炭ノ苦境ニ陥キルルノミナラズ、國家ノ存亡ニモ關スルモノナリ。有爲ノ識見家起リ。此ノ窮厄ヲ救ハザルベカラズ。織田信長ハ則チ其ノ使命者トシテ顯出セリ。信長ハ當時戰國時代ノ群雄割據ノ紛狀ヲ掃蕩シ、國家ノ統一ト中央收權ノ制度ヲ立テンコトヲ計リタル第一者ナリ。之ガ爲ニ猛進果斷毫モ他ヲ顧ミルコトナカリキ。彼ハ先ヅ

近畿ニ蟠據シテ、其ノ命ニ從ハザル者ハ、武家モ僧徒モ皆之ヲ撲滅シテ止マズ。又漸次ニ他ノ遠隔地ノ征討ニ其ノ力ヲ及ボセリ。而シテ天皇ヲ以テ其ノ中心點ト爲サントセリ。其ノ關所ヲ撤シ、交通稅ヲ廢シ、佛地モ神領モヲ檢査シ、道路ヲ修メタル等、全ク經世家タルノ識見ニ出タルナリ。此ノ信長ノ大計畫ハ、猶、佛蘭西ノ「ボーダン」ガ國家主權說ヲ唱へ、寺院ノ干涉ヲ排シ、封建諸侯ヲ撤シテ、國家ノ統一ノ制度ヲ立テ、君主ハ名實共ニ主權ヲ有セザルベカラズト論ジタルト、同一ノ見解ニ出ヅ。而シテ佛國ニ於テハ、其ノ結果、「ブールボン」家ニ至リ遂ニ國家統一事業ハ完成セラレタリ。(此ノ兩者ノ時年代亦相如ケリ、信長ハ西曆一五六〇年ニ今川義元ヲ敗リ、一五八二年本能寺ノ變ニ遇ヘリ。佛國ノ「ボーダン」ハ一五三〇年ヨリ一五九七年マデニ生活セリ。)元ヨリ實行家タル我信長ハ、主權說ノ如キヲ説明シタルコトハナカリシモ、其ノ識見ト事業ハ則チ主權ノ思想ニ到達セルナリ。後ノ秀吉及家康ハ唯信長ノ大計畫ヲ遵守セルノミ。元ヨリ徳川時代ニ於テハ、秩序的ノ封建制度ガ成立シタルモ、然カモ徳川氏ハ天皇ヨリ征夷大將軍ノ任命ヲ受ケ、其ノ權カヲ以テ三百諸侯ヲ支配スルコトヲ得タルヲ以テ、國家ノ統一モ亦タ保持セラレタリ。明治維新ニ於テ徳川幕府倒レルヤ、天皇ガ容易ニ萬機ノ中心トナルヲ得タルハ、既ニ全國ガ精神的ニ統一セラレテ在リシヲ以テナリ。明治維新ハ唯被委任者タル幕府ヲ排シテ、朝廷ガ名實共ニ元來ノ統治者ト爲リタルノミ。又唯支

配權ノ實質ヲ擴張セルノミ。統一ハ既ニ存在シタルナリ。而シテ此ノ統一事業ハ、夙ニ信長ガ計畫シ着手シタル所ナリ。信長ノ我國家統一ニ於ケル功績ハ、佛國ニ於ケル「ボーマン」ト略ボ相等シト謂フベシ。

頼朝以來幕府ガ國家ノ政權ヲ掌リタルモ是レ元ト天皇ノ委任ニ由レルナリ徳川時代ニ於テハ、徳川氏ハ自己ノ領分ヲ有スル外、日本全國文武ノ大政ヲ統べ、三百諸侯ヲ支配シ、諸侯ハ又其封土及人民ヲ世襲的ニ支配スルコトヲ得タルモ、然モ徳川幕府モ其征夷大將軍ノ官職ハ、京都朝廷ノ任命ヲ受ケテ、始メテ適法ノモノト爲リ、又諸侯ノ官守モ、朝廷ノ任命ヲ受ケ、殊ニ位階ハ凡ベテ天皇ノ旨ニ依リテ始メテ之ヲ稱スルヲ得タルヲ以テ、任官又叙位ノ權ハ依然トシテ皇室ニ存シ且ツ天皇ハ年號ヲ定メ國事ノ要務ハ奏請ニ依リ之ヲ承認セルヲ以テ、皇室ハ少クモ形式上ノ宗主權ヲ有シ、國家最高ノ地位ヲ保持シ以テ國家ヲ包括シタルコトハ、猶ホ氏族制時代ト能ク相似タリシナリ。然ルニ明治維新ノ大改革ニ於テ、一方ニハ封建諸侯ヲ廢止シ、中央ニ權力ヲ集收シテ、大化ノ舊制ニ則リ、王政復古ヲ爲シ、天皇ハ萬機ノ中心點トシテ名實共ニ統治權ヲ總攬スルコトニ爲レリ。然カモ明治維新ノ改革ハ、大化改革ノ趣旨ニ止ラズ、他ノ一方ニハ世界ノ趨勢ト文明ノ向上トニ鑑ミテ人民ノ階級及特權ヲ廢シ、四民平等、均シク國家ノ一員タル地位ヲ有スルコトニ爲リ、茲ニ始メテ國民的國家ガ完成セララルルニ至レリ。

斯ノ如ク我國ノ歴史ニ於テハ、當初ヨリ團體ノ基礎ハ既ニ形成セラレ、殊ニ我國家ハ、鞏固ナル大和民族ナル種族團體ノ力ヲ以テ、肇造セラレタルナリ。此ノ大和民族ガ大八洲國ニ發展シタルモノガ我日本國ナリ。此ノ大和民族ニ於テハ、皇室ハ宗家トシテ統治權ノ幹部ヲ掌リ、人民ハ其ノ支家トシテ之ヲ補翼シタリ。我民族ハ元ト主シテハ皇室ヨリ分派シタル皇別及神別ヨリ成リ、其他ノ土民蕃別ハ之ニ同化セラレタルモノナリ。而シテ歲月ノ久シキ經過ノ間ニハ、多數ノ異種ノ人民モ多ク加入シ來リ、且ツ他ノ民族國トノ觸接上境界ヲ立ツルコトヲ要シタルヲ以テ、我日本モ領土團體ト爲レリ。然カモ元來ノ大和民族ハ、此ノ團體内ニ於ケル基礎的ノ要素ナリ。而シテ氏族制及封建制ガ廢止セラレ今日ノ我日本ハ純然タル國民的國家ニマデ進展シタルナリ。然カモ皇室ト人民トノ關係ハ依然トシテ異ナルコトナク、我日本ハ皇室ト人民トヨリ形成セラル團體ナリ。即チ皇室ト人民ト一體トナリ、又他ノ人種モ之ニ同化シ發展シタルモノガ我今日ノ日本帝國ナリ。是レ我國ノ歴史ノ成果ナリ。斯ノ如ク我日本國ハ團體ニシテ皇室モ人民モ此ノ國家團體ノ部分ナリ、皇室ハ國家ノ全部ニアラズ、唯中心點ナリ、即チ最高部分ナリ、最高關節ナリ。人民モ亦部分タリ、關節タルノ地位ヲ有ス。皇室ハ團體ノ部分ナルユヘ、團體ノ外ニアラズ、上ニアラズ、團體組織ノ中ニ存ス。皇室ハ人民ト相分離シテ存セズ、相合致シテ存ス、而シテ其中ニ於テ最高ノ地位ヲ保有ス。故ニ天皇ハ國ノ

元首ナリ。人民モ亦國家ナル全部ヲ形成スル一部ナリ全部ニ屬スル一部ナルユヘ、全部即チ國家ノ爲メニ大ニ貢獻セザルベカラズ。人民ノ奉公愛國ノ思想ハ、是ニ於テ油然トシテ生ゼザルヲ得ザルナリ。

古來東洋ノ思想ニ於テハ、人民ハ之ヲ國家ノ重要分子トシテ大ニ尊重セラレタリ。支那書經ニハ民惟邦本、本固邦寧トアリ。則チ民本ノ思想ハ夙ニ唱ヘラレタリ。聖德太子ノ憲法第三條ニモ君則天、臣則地、天覆地載、四時順行、萬氣得通トアリ。則チ宇宙ノ構成ニ天ト地トアル如ク、國家ノ構成ニハ君ト臣アリ、臣民モ國家構成ノ要素ナルコトガ宣明セラレタリ。仁徳天皇ノ詔勅ニモ「天ノ君ヲ立ツルハ百姓ノ爲ナリ然レバ君ハ百姓ヲ以テ本トス」トアリ。其他歷代ノ天子ハ人民ヲ尊重シテ之ヲ「大御寶」ト云ヘリ。人民ヲ大御寶ト云フハ之ヲ物品トシテノ謂ニアラズ、之ヲ人トシテ尊ムノ義ナラザルベカラズ。即チ人民ハ人格者ナリ、神ナラザルベカラズ。苟クモ人民ガ神ナリ人格者ナリセバ其地位ト意思トハ國家ニ於テ相當ノ價值ヲ有シ、國家構成ノ一員トシテ、國政上ニ於テモ其ノ本義ガ實顯セシメラザルベカラザルナリ。

故米澤藩主上杉治憲ノ家訓ニ一、國家ハ先祖ヨリ子孫ニ傳ヘ候國家ニシテ我、私スベキ物ニハ無之候。一、人民ハ國家ニ屬シタル人民ニシテ我、私スベキ物ニハ無之候。一、國家人民ノ爲ニ立タル君ニシテ君ノ爲メニ立タル國家人民ニハ無之候。トア

リ。此其第一項ハ國家ノ客觀的ニ存在スルコトヲ認メ、第二項ハ國家ニ於ケル人民ノ地位ノ重要ナルコトヲ認メ、第三項ハ君主ハ國家ノ爲メニ存シ、國家ノ爲ニ作用スベキコトヲ認メタルモノナリ。是レ普國ノ「ふりーどりひ」大王ノ「我ハ國家ノ第一ノ奉侍者ナリ」ト言ヒシト同ジク、政治上君主ノ國家ニ於ケル地位及天職ヲ説明シタルモノニシテ、此ノ理ヲ推セバ法理上ニ於テモ國家ノ存在ヲ認メザルヲ得ザルベシ。若シ佛國ノ「るい」十四世ノ言ヘル如ク、「我ハ國家ナリ」トシテ、君主ガ國家ノ統治權ヲ行使スルコト猶、所有權者ガ所有物ニ對スル如クナラバ、何等君主ノ天職ヲ生ズルコトアルベカラザルナリ。

惟フニ我國家將來ノ發展ハ際限ナカルベシ。我國家團體ハ益々擴張セラレザルベカラズ。從テ他ノ種族ト相合スルコトヲ期セザルベカラズ 朝鮮臺灣ノ住民ノ如キ、元ト我大和民族ト其ノ種族的ノ關係ニ於テ甚ダ相近ク、容易ニ同化シテ共同生活ヲ營ミ得ベキコト明ラカナリ、又種族的關係ノ稍遠キ民族トモ猶相合致スルコトヲ期セザルベカラズ。是レ人類ノ生存及發達ノ必要ノ爲メニ然ラザルヲ得ズ。而シテ其ノ根據ハ團體思想ニ基クナリ。團體ノ鞏固ハ、元ヨリ共同種族ニ於テ大ニ達シ得ベキモ、現時ノ世界ノ大勢ハ、共同種族ノミヲ團體ノ唯一ノ要素トナスベカラズ。異種族モ互ニ相團結スルノ必要ヲ諒解シ、此ノ諒解ノ確保セララルヤ、遂ニ共同種族ト同ジキ鞏固ナル團體ヲ組織シ得ベキナリ。況ンヤ今日ノ所謂異種族モ、其ノ最初ノ源

根ニ遡レバ、一元ヨリ出タルモノナルニ於テハ、決シテ共同生活ヲ營ミ得ザルノ理ナキナリ。從テ今日ハ、何レノ國家モ多少異種類ヲ混入セザル所ハ無シ。我國ニ於テモ亦然ラザルヲ得ズ。而シテ其ノ根基ハ團體思想ノ養成ト擴張ニ在リ。

現時我國ニ於テ法理上國家ノ觀念ニ付、種々ノ説明アリト雖ヘドモ、要スルニ上述セル學說ノ外ニ出デズ、故穗積氏ノ說ニ曰ク、國家トハ多數ノ人間ガ一定ノ領土ノ上ニ於テ、一個ノ主權又ハ統治權ニ依リテ統治セララルル團體ナリ。國家ハ團體ナルユヘ、必ズ一個ノ主權、統治權、又ハ國權ガアラザルベカラズ。此ノ主權ハ人間ノ意思ノ力ナルユヘ、此主權ヲ有スル意思ノ主體タル人ナカルベカラズ。其人ノ何人ナルカヲ一國ノ國體ト云フ。何故ニ之ヲ國體ト云フカ。一個ノ主權者ハ其國ノ成立スル基礎ナレバナリ云々ト。且ツ曰ク憲法第一條ニハ大日本帝國ハ萬世一系ノ天皇之ヲ統治ストアリ。憲法發布ノ上諭ニハ、國家統治ノ大權ハ朕ガ之ヲ祖宗ニ承クテ之ヲ子孫ニ傳フル所ナリトアリ。故ニ主權ハ天皇ニアリ、臣民ハ之ニ服従ス、天皇ハ統治者ナリ、臣民ハ被統治者ナリト。

又上杉氏曰ク 國家ハ法律上ノ名義ニ於テハ 統治權ノ主體ナリ。即チ法律上統治權ノ主體タル抽象的人格ナリ。此ノ抽象的人格ヲ組成スル實體ハ自然人ナリ。之ヲ統治權ノ總攬者ト云フ。然カモ直チニ之ヲ主權者ト云フヲ欲セズ。是レ抽象的人格ト其ノ實體トヲ區別スルヲ觀念上必要トスルニ由ルナリ。而シテ君

主國トハ、一人ヲ以テ統治權ノ總攬者トナスモノナルユヘ、實體的ノ君主ハ、抽象的ノ國家ナリ。君主ト國家トハ觀念上區別スルヲ得ベシ。唯事實上分離スベカラザルナリ。故ニ君主ニ付テ機關ノ用語ヲ附セズ。何トナレバ君主ヲ以テ國家ノ機關ナリト云フハ、人民ノ共同團體ニシテ法人ヲ構成スル者ノ機關ナリト云フヲ、根底ノ思想トスレバナリ。即チ君主國トハ、一人ヲ以テ國家タル法律上ノ人格ヲ構成スル統治權ノ總攬者ト爲スモノナリト。

此ノ兩說中前說ハ、國家ハ團體ナリト云フモ、多數人ハ唯一人ノ君主ニ依リ統治セララルルノミニシテ、他ニ共同ノ點ヲ有スルコトヲ認メザルヲ以テ、毫モ團體ノ實アルコトナシ。故ニ此ノ說ハ、前述ノ國家狀態說ト同一ニ歸スルカ、若シクハ統治セララルル多數人ヲ團體トスル國家目的物說ト同一ニ歸スベシ。殊ニ一個ノ主權者ハ國家成立ノ基礎ナリトシ、多數人ヲ國家成立ノ要素トセザルユヘ、國家ハ決シテ團體ナリト云フヲ得ザルベシ。從テ前述セル種々ノ駁撃ヲ受クルコトヲ免レズ。

後說ハ、國家ハ抽象的人格ニシテ統治權ノ主體ナリトスルヲ以テ、前說ト異ナル所アリト雖ヘモ、此ノ國家ハ君主タル一人ノ自然人ヲ以テ組織セララルルト爲セルユヘ、國家團體ヲ認メザルハ前說ト同ジ。故ニ後說ハ前說ト其ノ實質ヲ同フシテ、其ノ説明ノ形式ヲ異ニセルノミ。而シテ之レガ爲ニ前說ヨリモ、多クノ駁撃ヲ受ケザルベカラザルコトニ爲ルナリ。論者ハ、統治權

ノ主體タル抽象的人格即チ國家ト君主ハ、觀念上之ヲ區別スルヲ得ベシトセリ。而シテ君主ハ統治權ノ總攬者ト云フヲ得ルモ、之ヲ直チニ主權者ト云フヲ欲セズト云ヘリ。又君主ニ付テハ機關ノ用語ヲ採ラズトセリ。即チ君主ハ主權者ニモアラス、又機關ニモアラス、唯統治權ノ總攬者トセリ。而シテ國家ガ統治權ノ主體ナラバ、君主ハ統治權ノ主體ニアラザルベシ。今君主ハ統治權ノ主體ニアラス、主權者ニアラス、且ツ機關ニモアラス、唯統治權ノ總攬者ナリトセバ、其ノ統治權ノ總攬者トハ如何ナル意味ノモノナリヤ。夫レ觀念上君主ト國家ト區別スルヲ得ベシトシ、國家ガ統治權ノ主體ナリトセバ、此ノ國家ハ如何シテ作用スルカ、統治權ハ何ニ由テ實現セラルルカト云フニ、即チ國家ハ君主ニ由テ作用ス、國家ノ統治權ハ君主ニ由テ行ハルルナリ。統治權ノ主體タル國家ハ君主ニ由テ作用スルモノナリ。是レ吾人ガ君主ハ國家ノ機關ナリト謂フ所以ナリ。今此ノ論者ハ然ラズ、斯ル君主ハ統治權ノ總攬者ナリト云ヘリ。是レ君主ノ地位ヲ唯總攬者ト云ヒ、機關トハ云ハザルノミナリト云フニ過ギズ。是レ名稱ノ争ナルノミ。吾人ガ、君主ハ統治權ノ總攬者ナリト云フハ、統治權ノ主體ニアラス、主體ノ爲メニ作用スルモノナリトノ義ニ出ヅ。斯ル者ハ即チ機關ナリ。此論者ガ君主ハ統治權ノ主體ニアラズト云フハ、吾人ノ見ト同ジ。唯此ノ論者ハ之ヲ統治權ノ總攬者ト云ヘバ足ルトセリ。然レモ其ノ實ハ機關ナリト云フニ歸スルナリ。且ツ機關ナル思想ハ必ズシモ人民主權ノ

義ヨリ來ルモノニアラザルナリ。又此ノ論者ハ君主國體トハ、一人ヲ以テ國家タル法律上ノ人格ヲ構成スル統治權ノ總攬者トナスモノナリ、ト云ヘリ。此ノ說ニ從ヘバ、國家ハ君主一人ヲ以テ構成セラルル人格ナリ。其一人ハ統治權ノ總攬者ナリト云ヘリ。若シ國家ガ君主一人ヨリ構成セラルルトキハ、即チ國家ノ權利義務ハ其ノ君主一人ノ權利義務タルヨリ外ニ歸屬スベキ所ナカルベシ。故ニ國家ガ統治權ノ主體ナルトキハ、其一人ノ構成員タル君主ガ即チ統治權ノ主體タル外ニ實體アラザルナリ。然ラバ此ノ論者ハ何故ニ直チニ君主ヲ統治權ノ主體トセズ、國家ナルモノヲ假リ來リテ、之ヲ統治權ノ主體トシ、君主ヲ唯其ノ總攬者トシテ、然カモ是レ機關ニアラズトセルカ。毫モ理解スベカラザル説明ナリ。又此ノ說ニ、國家ナル法律上ノ人格ヲ構成スルモノハ、一人ノ君主ノミナリト云フモ、不可ナリ。議會、國務大臣、裁判所、其他ノ官廳等モ國家作用ヲ爲ス者ニシテ、此等モ論者ノ說ニ從ヒ、觀念上區別サルベキモ、事實上區別アレザルベシ。故ニ此等モ亦國家人格ヲ構成スル要素ナラザルベカラズ。其他人民モ選舉權ヲ行ヒ、國家ノ爲メニ作用スルモノナルユヘ亦國家構成ノ一部タラザルベカラズ。元ヨリ此等ノ構成部ハ、君主ノ定メタル法ニ依リ組織セラルルト雖ヘドモ、君主モ亦法ニヨリ組織セラレザルコトナシ。故ニ君主ト此等ノ構成部トヲ區別シテ、獨リ此等ノミヲ國家ノ構成ヨリ除外スルノ謂レ毫モ存スルコトナシ。國家ハ凡ヘテ此等ノ要素ヨリ構成セラルルモ

ノナリ。從ツテ國家ハ團體ト謂ハザルベカラズ。此ノ說ニ於テハ、國家ハ君主一人ヨリ構成セラレトナスユヘ、人民ハ國家構成員トハ爲ラズ、人民ハ全ク國家以外ニ存在スルコトニナル。然ルトキハ人民ノ國家思想、國民道德ノ生ズル根源ハ之ヲ何カニ求メントスルカ。

又清水氏ハ統治權ノ主體タル君主ト、自然人タル君主トヲ區別シ、自然人タル天皇ハ屢變更スルモ統治權ノ主體タル天皇ハ變更スルコトナシ。自然人タル天皇ハ更迭スルモ、皇位其者ハ變更セズ。此ノ皇位ガ即チ統治權ノ主體ナリト云ヘリ。此ノ說ハ前述ノ「ザイデル」ノ說ト同ジク、又中古時代ノ地位即主體ナリトノ說ト同ジ。

故井上密氏ノ說ハ前述ノ「レーニク」ノ國家法律關係說ト近キニ似タリ。