1 2 3 4 5 6 7 8 9 60 1 2 3 4

判決總攬

[5]

續

商法

CZ
2113
9

國立國會圖書館藏書

國立國會圖書館
23.9.7

0374

凡例

一本書ハ判決總攬「商法」ノ續篇ニシテ其內容ハ大正五年一月ヨリ大正十年一月末日迄ノ判決錄其他ニ公表セラレタル大審院以下各裁判所ノ判決司法省ノ訓令回答法曹會ノ決議及ヒ學者ノ諸說ノ各要旨ヲ採リ之ヲ逐條的ニ排列シタルモノナリ

二本書ノ略語ハ下ノ如シ「續何條」又ハ「續何頁」トアルハ本書「續商法」ノ條、頁ヲ指シ單ニ「何頁」トアルハ前篇「商法」ノ頁ヲ指シ「大審十年民一八頁」トアルハ大審院判決錄大正十年民事判決錄一八頁「東京控八年評論八卷民法一五頁」トアルハ東京控訴院判決大正八年法律評論八卷民法一五頁」大阪地八年法一五二三號二二頁」トアルハ大阪地方裁判所大正八年判決法律新聞一千五百二十三號二十二頁ノ略語ニシテ其他「最」トアルハ最近判例集「總覽」トアルハ法律學說判例總覽ノ略語ナリ他ハ類推セラルヘシ

判決總攬

續商法目次

第一編 總則……四二三

第一章 法例……四二三
第二章 商人……四三九
第三章 商業登記……四五〇
第四章 商號……四五八
第五章 商業帳簿……四八一
第六章 商業使用人……四九〇
第七章 代理商……五二三

第二編 會社……五一九

第一章 總則……五一九
第二章 合名會社……五四三
第一節 設立……五四三
第二節 會社ノ內部ノ關係……五五六
第三節 會社ノ外部ノ關係……五七四
第五節 社員ノ退社……五九一
第五節 解散……五九九
第六節 清算……六〇九
第三章 合資會社……六二八
第四章 株式會社……六二八
第一節 設立……六二八
第二節 株式……六九二
第三節 會社ノ機關……七四七
第一款 株主總會……七四七
第二款 取締役……七六二
第三款 監査役……七八七
第四節 會社ノ計算……七九三
第五節 社債……八〇六
第六章 定款ノ變更……八一〇
第七節 解散……八二五
第八節 清算……八二七
第五章 株式合資會社……八二七
第六章 外國會社……八四一
第七章 罰則……八四五

第三編 商行爲……八五一

第一章 總則……八五一
第二章 賣買……八九〇
第三章 交互計算……九〇一

第四章　匿名組合……九〇三
第五章　仲立營業……九〇六
第六章　問屋營業……九〇九
第七章　運送取扱營業……九一四
第八章　運送營業……九二一
第一節　物品運送……九二四
第二節　旅客運送……九四七
第九章　寄託……九五一
第一節　總則……九五一
第二節　倉庫營業……九五五
第十章　保險……九七〇
第一節　損害保險……九七〇
第一款　總則……九七〇
第二款　火災保險……九八〇
第三款　運送保險……九八三
第二節　生命保險……九八四

第四編　手形……一〇一八

第一章　總則……一〇一八
第二章　爲替手形……一〇五四
第一節　振出……一〇五四
第二節　裏書……一〇八九
第三節　引受……一〇九〇
第四節　擔保ノ請求……一〇九六
第五節　支拂……一〇九九
第六節　償還ノ請求……二〇四
第七節　保證……二一九
第八節　參加……二二三
第一款　參加引受……二二三
第二款　參加支拂……二二六
第九節　拒絕證書……二二九
第十節　爲替手形ノ複本及ヒ謄本……二三四
第三章　約束手形……二三六
第四章　小切手……二四四

第五編　海商……二五三

一章　船舶及ヒ船舶所有者……二五三
第二章　船員……二六一
第一節　船長……二六一
第二節　海員……二六七
第三章　運送……二六九
第一節　物品運送……二六九
第一款　總則……二六九
第二款　船荷證券……二八一
第二節　旅客運送……二八四
第四章　海損……二八五

第五章　海難救助……二九二
第六章　保險……二九四
第七章　船舶債權者……三〇四

補遺……三〇九

第三編　破產法

破產……三四一
第一章　破產宣告……三四一
第二章　破產ノ效力……三四七
第三章　別除權……三五八
第四章　保全處分……三六〇
第五章　財團ノ管理及ヒ換價……三六一
第六章　債權者……三六四
第一節　債權ノ屆出及ヒ確定……三六四
第二節　特種ノ債權者……三六六
第三節　債權者集會……三六八
第七章　協諧契約……三六八
第八章　配當……三七〇
第九章　有罪破產……三七二
第十章　破產ヨリ生スル身上ノ結果……三七五
第十一章　支拂猶豫……三七五

判決總攬

續商法索引目次

アノ部

索引頁

相手方代理 一
悪意 一
預金 一
預證券 一
後裏書 一

イノ部

慰藉料 一
委付 一
委任 一
委託販賣 一
違約金 一
移入税 一
一時取締役 二
一覽拂手形 二
一事再理 二
一手販賣 二
印鑑 二
印紙 二
印刷文句 二

ウノ部

内金 二
裏書 二
裏書禁止 二
裏書連續 二
裏書抹消 二
運送取扱 二
運送 二

エノ部

營業 三
營業免許 三
營業名義 三
營業所 三
營業讓渡 三
營業能力 三
營業主任 三
營業廢止 三
英文英法 三
延期手形 三
緣由 三

カノ部

過半數 三
過料 三
過失 三
貨物引換證 四
火災保險 四
瑕疵擔保 四
開業 四
會社設立 四
會社成否 四
會社能力 四
會社人格 四
會社目的 四
會社責任 四
會社犯罪 四
會社合併 四
會社代表 四
會社公告 四
會社通知及催告 五
會社計算 五
會社財産 五
會社債務 五
會社解散 五
解散命令 五
改竄補正 五
介入權 五
海上保險 五
海難救助 五
外國會社 五
書留郵便 五
隔地者 六
額面超過額 六
株式 六
株式引受 六
株式買入 六
株式共有 六
株式金額 六
株式併合 六

株式申込　六
株式申込證據金　七
株式申込取消　七
株式割當　七
株式讓渡　七
株式書換　七
株式競賣　七
株式競賣不足額　七
株式準占有　七
株式消却　七
株式消滅　七
株式拂込　七
株金拂込催告　八
株券　八
株券僞造　八
株券供託　八
株券返還　八
株式相續　八
株主　八
株主總會　八
株主總會招集　八
株主總會權限　八
株主總會決議　八
株主總會決議無效　八
株主募集　八
株主失權　九
爲替手形　九
爲替訴訟　九
監査役　九
監査役承認　九

キノ部

寄託　九
記名證券　九
記名株券　九
記名捺印　九
舊商法　九
休日　九
休業　九
拒絕證書　一〇
拒絕證書免除　一〇
競業禁止　一〇
共同海損　一〇
業務執行　一〇
業務執行社員　一〇
禁治産者　一〇
禁轉手形　一〇
金融手形　一〇
銀行　一〇

クノ部

倉荷證券　一一
倉敷料　一一

ケノ部

契約解除　一一
檢査役　一一
權利株　一一
建設利息　一一
原因變更　一一
減額請求　一一
減價償却　一一
現物出資　一一

コノ部

小商人　一一
小切手　一一
誤信　一一
公法人　一一
公序良俗　一一
交互計算　一一
抗告　一一
更改　一一
合資會社　一一
國際手形　一一
混同　一一

サノ部

詐害行爲　一一
詐欺ハ錯誤　一一
詐欺破産　一一
再運送　一一
財産目錄　一一
先物取引　一一
錯誤　一一
指値　一一
指圖債權　一一
殘餘財産　一一
參加引受　一一
參加支拂　一一

シノ部

支配人　一三
支店　一三
支拂地　一三
支拂場所　一三
支拂擔當者　一三
支拂停止　一三
支拂猶豫　一三
資本　一三
資本增加　一四
資本減少　一四
自己株式　一四
自助賣却　一四
自己宛手形　一四
時效　一四
事業著手　一四
質權　一四
質入證券　一五
社員　一五
社員總會　一五
社員除名　一五
社員監督　一五
社員責任　一五
社債　一五
寫本　一五
署名捺印　一五
商慣習　一五
商人　一五
商業登記　一五
商號　一五
商業帳簿　一五
商業使用人　一五
商行爲　一五
商行爲代理　一五
商行爲ノ保證　一五
商行爲ノ委任　一五
小商人　一五
少數株主　一五
將來　一五
償還請求　一五
償還請求通知　一五
證據金　一五
乘車券　一五
乘船切符　一五
出資　一五
出資減少　一五
準備金　一五
準消費貸借　一五
信認金　一五
新株　一五
心裡留保　一五

セノ部

清算　一六
設立免許　一六
設立費用　一六
設立廢止　一六
設立取消　一六
設立無效　一六
先取特權　一六
船舶衝突　一六
船舶引揚　一七
船舶債權者　一七
船舶管理令　一七
善意　一七

ソノ部

組織變更　一七
訴訟中斷　一七
訴訟中　一七
總會　一七
增資　一七
倉庫　一七
倉庫證券　一七
創立總會　一八
相殺　一八
相續　一八

タノ部

他地拂手形　一八
對話者　一八
貸借對照表　一八
退社　一八
代表　一八
代物辨濟　一八
代位　一八
代理　一八
代理商　一八
代理店　一八
立替　一八

チノ部

遲滯　二〇
重過失　二〇
除名　二〇
沈默　二〇

ツノ部

追認　二〇
通帳　二〇
通信官署　二〇

テノ部

手形　二〇
手形豫約　二〇
手形上權利　二〇
手形法上權利　二〇
手形署名　二〇
手形文言　二〇
手形能力　二〇
手形代理　二〇
手形債務　二〇
手形債務取消　二〇
手形僞造　二〇
手形ノ改竄補正　二一
手形抹消　二一
手形沒收　二一
手形返還　二一
手形ノ惡意取得　二一
手形抗辯　二一
手形ノ原因關係　二一
手形時效　二一
手形利得償還　二一
手形振出　二一
手形資金　二一
手形滿期日　二一
手形裏書　二一
手形引受　二一
手形擔保　二一
手形呈示　二一
手形催告　二一
手形支拂　二一
手形特約　二一
手形金供託　二一
手形引換　二一
手形轉付　二一
手形相殺　二一
手形更改　二一
手形割引　二一
手形不渡　二一
手形償還　二一
手形保全　二一
手形保證　二一
手形複本　二一
手形補箋　二一
手形交換　二一
手附金　二一
手荷物　二一
手代　二一
定欵變更　二一
定期取引　二一
定期預金　二一
轉付命令　二一
電話　二一

トノ部

問屋　二一
投機購買　二一
謄本　二一
同地拂手形　二一
匿名組合　二一
特別利益　二一
取立裏書　二一
取締役　二一
取引所　二一

ナノ部

仲立　二四
仲買人　二四

ニノ部

荷爲替　二四
荷渡指圖書　二四
入社　二四

ノノ部

能力　二四

ハノ部

破產申請　二四
破產宣告　二四
破產效力　二四
別除權　二四
破產財團　二四
破產債權　二四
協諧契約　二四
破產終結　二四
破產主任官　二四
破產管財人　二四
廢業　二四
配當　二四
背任行爲　二五
賣買　二五
白紙委任狀　二五
白地手形　二五
萬效手形　二五
番頭手代　二五

ヒノ部

否認權　二五
引渡　二五
曳船　二五

フノ部

附箋　二五
不當利得　二五
不法行爲　二五
不法原因　二五
不可效力　二六
複本及謄本　二六
復代理　二四
分配　二四

ヘノ部

辨濟場所　二四

ホノ部

ホフマン　二五
保險　二五
保險約款　二五
保險證券　二五
保險告知義務　二五
保險價額　二五
保險金增額　二五
保險金受取人　二五
保險金讓渡　二五
保險金支拂　二五
保證　二五
補箋　二五
法定準備金　二五
發起人　二五
本法ニ規定ナキ　二五
滿期日　二六
滿期日後ノ裏書　二六

ミノ部

身元保證　二七
身廻品　二七
未成年者　二七
民事會社　二七

ムノ部

無記名株式　二七
無記名手形　二七
無限責任能力　二七
無能力　二七
無權代理　二七

メノ部

免許　二八
免責特約　二八

モノ部

申込　二八
申込取消　二八
目的外行爲　二八
目的物檢査　二八
目論見書　二八
持分　二八
戻手形　二八

ヤノ部

約束手形　二八
已ムヲ得サル　二八

ユノ部

融通手形　二八
有價證券　二八
有償　二九
有限責任　二九
優先株　二九
優先權　二九
優先利息　二九
郵便物　二九

ヨノ部

預金　二九
豫備支拂人　二九
與信行爲　二九
要素ノ錯誤　二九

要因證券 二九
備船契約 二九

リノ部

利益配當 二九
利息利率 三〇
履行場所 三〇
履行期 三〇
履行不能 三〇
留置權 三〇
流質 三〇
旅館 三〇
旅客運送 三〇

レノ部

連帶 三〇

ワノ部

割合運賃 三〇

判決總攬

續商法索引

アノ部

◎印ハ前篇「商法」ノ頁
△印ハ續民法ノ頁

相手方代理
●會社代表者ト相手方代理 五七七
●支配人ノ權限ト民法第百八條 四九九
●問屋行爲ト民法第百八條ノ準用 九一一
●取引所仲買人ト雙方代理及自約權 九一三
●相手方代理ノ保險契約ト效力 ◎一八〇
●本條(一七六〇ノ法意(民法一〇八條トノ關係) 七七八
●手形行爲ト民法一〇八條トノ關係 一一三七

惡意
●惡意又ハ重過失ノ意義 九九一、六八七
●惡意又ハ重過失ノ立證責任 九四〇
●惡意又ハ重過失ノ意義及實例 九九〇
●賣主ノ惡意ノ意義 九〇〇
●善意惡意ノ意義及其決定時期 四五六
●利得償還ニ於ケル惡意ノ受益者 一〇五四

預金
●「定期預金」ハ〔テ〕ノ部參看
●「小口當座預金」ハ〔コ〕ノ部ニ在リ
●〔ツ〕ノ部「通帳」參看 八八七
●商人ノ預リ金ト時效期間 五一六
●本店名義ナル代理店主ノ預金 四三四
●直取引ニ於ケル預金解合ノ慣習 九五七

預證券後裏書
●預證券ニ關スル諸問 一〇七九
●後裏書ニ關スル諸問 一〇三八
●後裏書ノ手形ト直接抗辯 一〇四四
●後裏書ト善意取得者ノ保護
●〔マ〕ノ部「滿期日後ノ裏書」參看

慰藉料
●慰藉料請求權ノ相續 九五〇
●賠償額又ハ慰藉料ノ相當額 九五〇
●委付ニ關スル諸問 一二〇一

委付
委任
●〔シ〕ノ部「商行爲委任」參看
●〔ハ〕ノ部「白紙委任狀」參看
●定款附屬委任狀記載ノ效力 六四六
●取立委任ノ解除ト後裏書ノ效力 ◎二四二
●委任販賣ノ意義ト受託者ノ權限 ◎一五〇

委託販賣
違約金
●損害賠償又ハ違約金ト相殺 六九六
●爛寸賣買ノ違約金ノ性質ト商慣習 四三〇

移入稅
一時取締役
●移入稅納付ト運送人ノ義務 九三四
●一時取締役ニ關スル諸問 七九〇

一時取締役ト民法四四條ノ準用　五八〇
一覽拂約束手形ト支拂義務　◎二九一
一覽拂爲替手形ニ引受ヲ認ムルヤ　一〇九一
一覽拂手形ノ滿期日　一〇六七
一覽拂約束手形ト破産債權ノ屆出　◎二二五
一覽後定期拂手形ニ關スル諸問　一〇九二
一覽後確定セル期間ヲ經過シタル日　一〇六七
二個ノ償還請求ト一事再理　◎三六〇
一事不再理ノ抗辯ト無訴權ノ抗辯　◎二五
商品ノ一手販賣契約ト要素ノ錯誤　◎一四二
株主ノ印鑑屆出ノ效力　◎六一
會社印鑑ト符合セサル白紙委任狀　七二一
紙幣及切手、印紙ト有價證券　八五三
株券ト印紙ノ貼用　七〇五
印紙不貼用ト手形ノ效力　一〇五八
譲渡禁止ノ印刷文句ノ效力　△一一五九

ウノ部

内金　實買契約ニ於ケル信認金ト内金　△一二四九ノ七
裏書　手形ノ裏書ハ〔テ〕ノ部參看
貨物引換證ト裏書ノ方式　九二九
倉庫證券ノ裏書ニ關スル諸問　九六二
倉荷證券ノ質入ト譲渡裏書　九六九
質入證券ノ裏書人ノ義務　九六五

裏書　商法ト異ナル裏書慣習ノ效力　四二九
裏書禁止　裏書禁止ハ〔キ〕ノ部「禁轉手形」參看
裏書連續　裏書連續ニ關スル諸問　一〇八七
裏書抹消　裏書抹消ニ關スル諸問　一〇八九
裏書行爲ノ取消ト相手方　一〇七五
被裏書人ノ氏名抹消ト白地裏書　一〇七七
裏書抹消ノ手形ト償還請求權　◎二五六
償還義務履行者ト裏書抹消權　一一一八
運送取扱　運送取扱營業ニ關スル諸問　九一四
運送人ノ運送取扱營業　九一四
運送ニ關スル行爲中運送取扱ヲ含マス　八五八
運送取扱人ニ對スル賠償請求ノ要件　九二八
運送人ト運送取扱人間ノ連帶有無　九三八
運送　運送營業ニ關スル諸問　九二一
物品運送ニ關スル諸問　九二四
運送取扱人ノ運送營業　九二〇
運送契約ニ於ケル中繼人ノ意義　九一九
運送ニ關スル各種ノ商慣習　四二八
運送ニ關スル注意義務　九一五
運送人ニ對スル時效ノ適用　◎三五二
旅客運送ト物品運送ト時效ノ差異　九一五
旅客運送ニ關スル諸問　九四七
運送保險ニ關スル諸問　九八三

營業　營業ニ關スル諸問　四七四
同一營業ノ意義　四六四
營業トシテ爲スノ意義　八五八
營業ノ部類ニ屬スルノ意義　八七一
共同營業者間ノ内部關係ト商行爲　八六三
營業ノ自由ト其制限　四四四
營業自由ノ制限ニ違反シタル行爲　四四五
營業免許　會社ノ設立免許ト營業免許トノ別　五四二、五四五
營業免許ト登記手續トノ關係　五四三
營業名義　商人ト營業名義トノ關係　四四一
表面ノ營業名義人ノ權利義務　四四二
營業所　營業所ニ關スル諸問　四五〇
廢業ト營業所及債務履行地　八七九
支拂場所「所持人營業所」ノ手形ト呈示　一〇四六
營業譲渡　營業譲渡ニ關スル諸問　四七三
會社組織ニ變更ト營業譲渡　六〇八
合名會社ト營業譲渡　五六八
新設銀行ト廢業銀行トノ連絡　五三〇
匿名組合營業ノ譲渡カ賃貸借カ　九〇四
營業ノ譲渡及廢止ト附屬的商行爲　八六三
營業能力　營業能力ニ關スル諸問　四四五
營業主任　會社ノ營業主任ノ權限　五〇八
營業主任　主任者ノ權限ニ關スル小樽ノ慣習　一二〇九
營業主任ノ支拂保證ノ效力　一一二二
營業廢止　廢業ノ意義及時期　四四四
廢業又ハ營業譲渡ト競業禁止義務　四七三
廢業ト營業所及債務履行地　八七九
事實上ノ營業廢止（休業）ト競業禁止　五七二
營業ノ譲渡及廢止ト附屬的商行爲　八六三
英文英法　英文ト引渡ノ意義　△九三六
英語「デリヴアー」ノ意義　九三三
英國法ニ依ル貨物紛失ノ責任　◎一六三
延期手形　相次運送ト英米法ノ差異
緣由　保險契約ノ緣由ナルヤ否ヤノ判定　九九二

カノ部

過半數　過半數ノ意義及其計算カ　七五二
過半數ヲ得ル方法　七六九
過半數ノ決議ト社員二人ノ場合　五七三
過半數ノ利害關係者アル場合ト其議決　八一二
過料　過料ニ關スル諸問　八四五
法人ノ處罰ト代表者ノ員數　六三四
過失　重過失ハ〔チ〕ノ部參看
白ノ委任狀ノ眞否不調査ト輕過失　一〇四六

過失
●調査不盡ノ過失ノ責任　六七一
●〔ホ〕ノ部「保險ノ過失」參看

貨物引換證
●貨物引換證ニ關スル諸問　九二四、九四一

火災保險
●火災保險ニ關スル諸問　九八〇

瑕疵擔保
●瑕疵擔保ニ關スル諸問　八九七

開業
●開業ノ意義　四八四、五三八、八〇一
●開業準備ニ關スル諸問　五三六
●開業準備行爲ト附屬的商行爲　八六三
●開業前ノ解散ト登記義務　六〇一

會社設立
●合名會社ノ設立ニ關スル諸問　五四三、一二一三
●株式會社ノ設立ニ關スル諸問　六三八
●會社ノ設立ト詐害行爲ノ成否　六二八

會社成否
●引受又ハ拂込ノ欠缺ト會社ノ成否　六六五
●創立總會後ノ株式拂込ト會社ノ成否　六六八
●創立總會ノ終結ト會社ノ成否　六一八

會社能力
●會社ノ能力ニ關スル諸問　五二〇
●清算算會社ノ人格　六〇九

會社人格
●會社ノ組織變更ト其人格　六〇四
●設立無效ノ會社ノ人格　八三二

會社目的
●會社ノ目的範圍ニ關スル諸問　五二〇
●會社ノ目的ノ意義及其可能性　五四六、一二一三
●目的ト的タル事業トノ關係　八一二
●定欵ニ於ケル目的記載ノ實例　六四八
●創立總會ニ於ケル目的ノ變更　六七八

會社目的
●附屬的商行爲ト會社ノ目的トノ關係　八六八

會社責任
●株券ノ僞造行使ト會社ノ責任　七〇三
●會社ト不法行爲ノ責任　五七九
●支配人ノ不法行爲ト會社ノ責任　五〇一
●取締役ノ定欵違反ト會社ノ責任　◎九六
●清算人ノ行爲ニ對スル會社ノ責任　◎三〇

會社犯罪
●法人ノ犯罪能力　◎六二三
●會社ノ犯罪ト清算人ノ代表權　六一五
●會社合併前ノ犯罪ト責罰ヲ受ヘキ者　六〇六

會社合併
●會社合併ニ關スル諸問　五二九、一二一三
●事實上ノ合併ト其效力　八二六
●合併ニ因ル資本增加ト本條ノ適用　八一三
●解散及合併特別決議〔條文〕　八二六
●合併ニ因ル會社解散公訴權ノ存否　六〇〇
●株式ノ併合及會社合併ト質權ノ效力　七一二
●相續合併等ノ取得ヲ禁スルヲ得ス　七〇七
●會社ノ合併委員ト罰則　八五〇

會社代表
●會社ノ代表ニ關スル諸問　五七五、七七〇
●監査役ト會社ノ代表　七八八
●有限責任社員ト業務執行及會社代表　六三六
●代表者ヲ定メテ登記セサル效果　五五〇
●破産後ノ設立無效ト會社ノ代表者　八三三
●外國會社ノ代表者ノ權限　八四二

會社公告
●失權手續ノ公告ニ關スル諸問　七三二

會社公告
●商法改正前ノ失權手續ト公告義務　七四五
●定欵ニ定ムヘキ會社ノ公告方法　六四八
●無記名株式通知事項ノ公告　八二八
●失權株式ノ歸屬及公告　八二四
●株主ニ對スル通知催告ニ關スル諸問　七七五

會社ノ通知及催告
●〔カ〕ノ部株金拂込催告參看
●總會招集通知ニ關スル諸問　七四七
●本條ノ公告ノ催告ノ形式內容　六〇二

會社計算
●會社ノ計算ニ關スル諸問　七九三

會社財産
●會社財産ノ意義　五八五
●會社ノ資本ト財産トノ別　五九〇
●社債ト資本又ハ會社財産トノ關係　八〇六
●會社ニ現存スル財産ノ意義　三〇、一〇四
●會社財産ノ包括的讓渡ノ效力　六一一
●會社財産ノ檢査及ヒ假處分　五五六

會社債務
●會社債務ニ關スル諸問　五八〇
●債務完濟不足ノ意義　六一九
●出資及法定積立金ハ本條ノ債務ニ非ス　六二一

會社解散
●合名會社ノ解散ニ關スル諸問　五九九
●合名會社ノ解散ト清算手續ノ要否　◎二八
●社員二人ノ場合ト一人ノ退社　五九二
●會社解散ノ效果　六〇九
●解散ニ因ル期限到來ト其效果　六一八
●株式會社ノ解散ニ關スル諸問　八二五

會社解散
●株式會社ト解散後ノ繼續　◎三八
●會社解散ト商人資格ノ消長　四四四
●會社解散ト代理商ノ代理權　五一八
●解散會社ト設立無效ノ訴　八三三
●解散命令後ノ解散決議ノ效力　五四二
●株式合資會社ノ解散事由　八四〇

解散命令
●解散命令ニ關スル諸問　五四〇、六〇六
●本條（七四條）第七號ノ「裁判所ノ命令」トハ　◎二六
●社員及株主等ニ解散ノ請求權アリヤ　五三八
●解散命令ニ對スル抗告ト其效力　五三八

改竄補正
●手形ノ改竄補正ノ效力　二〇四、一〇二九

介入權
●主人ノ介入權ニ關スル諸問　五〇三
●本條（一七五）ニ關スル諸問　七七八
●問屋ノ介入權（又ハ目的權）　九一三
●取引所仲買人ト本條（三一七）ノ介入權　九一三
●運送取扱人ノ介入權　九二〇

海上保險
●海上保險ニ關スル諸問　一一九四

海難救助
●海難救助ニ關スル諸問　一一九二
●救助料ニ關スル諸問　一一九二

外國會社
●外國會社ニ關スル諸問　八四一
●外國會社ト商號ノ文字　四六三
●內國會社ト外國會社ノ合併　五三一

書留郵便
●書留郵便ニ依ル送知ノ證據力　◎六八
●書留郵便物ノ內容推定　一二〇九

隔地者
●隔地者ノ意義　八七〇
●有價證券ノ隔地賣買ト商慣習　四三〇
●隔地者ト本條（一五二）一、二項ノ期間起算點　七三二
●本條（二一七〇）ト契約成立時期トノ關係　八七一
●隔地取引ニ於ケル引渡完成時期　△九三六
額面超過額
●額面超過額ト配當ノ適否　七九八
●額面超過部分ハ配當ノ標準タラス　八〇三
●額面以上ノ規定ノ削除又ハ追加　六七九
●額面以上ノ株式ニ關スル諸問　六六二
●額面超過額ハ資本ノ中ニ包含セス　七七七
●超過額ノ組入ト株式發行費用ノ控除　七九八
●資本增加ノ額面超過額ト定款ノ記載　八二二
●額面超過額ノ不履行ト賠償範圍　六六四
●額面超過額ト本條（一三六條）引受義務　六七四
●額面超過額ト株主有限責任トノ關係　六九四
●額面超過額ノ拂込ト相殺許否　六九九
株式
●株式ニ關スル諸問　六九二
●「權利株」ハ〔ケ〕ノ部參看
●〔イ〕ノ部「優先株」參看
●「記名株式」ハ〔キ〕ノ部參看
●「無記名株式」ハ〔ム〕ノ部參看
●「失權株式」ハ〔シ〕ノ部參看
●「新株式引受」ハ〔シ〕ノ部ニ在リ
株式引受
●株式引受ニ關スル諸問　六五九
株式引受
●發起人ノ株式引受ノ形式　六五四
●發起人ハ必株式ヲ引受クルコトヲ要ス　六五五
●發起人ノ株式引受請求ト强制履行　△一〇七二
●本條（一三六條）ノ引受行爲ト意思表示ノ要否　六七五
●取締役ノ引受及拂込ノ責任〔條文〕　八二一
●妻ノ株式引受ト夫ノ許可推定　◎四〇
●商事會社ト株式引受能力　◎四〇
●株式引受人ノ失權　六六四
●引受又ハ拂込ノ欠缺ト會社ノ成否　六六五
●引受又ハ拂込ノ欠缺ト資本ノ減少　六六九
株式買入
●株式ノ買入ニ關スル諸問　七一一
●株券又ハ株金領收證ニ對スル權利賞　七一一
●株式併合ニ因ル質權ノ代位　八二五
株式共有
●共有株式ニ關スル諸問　七〇一
●共有株式ノ讓渡又ハ失權後ノ法律關係　七〇一
●株式共有者ニ對スル催告及通知ノ效力　◎六二
株式金額
●株式ノ金額ニ關スル諸問　六九九
●株金額及株式數ノ增加　八一四
株式併合
●本條（二一〇ノ二）規定ノ性質　八二四
●株式合併ニ因ル質權ノ代位　八二五
●株式ノ併合及會社合併ト質權ノ效力　七一二
●株式消却併合ト讓渡ノ責任　七四〇
●併合後ノ株式ハ新株式ナリヤ　八二五
株式申込
●株式申込ニ關スル諸問　六五六

株式申込
●現物出資ト株式申込證　八二〇
●「新株申込」ハ〔シ〕ノ部ニ在リ　八六四
●株式申込ハ商行爲ナリ　六五七
●株式申込證據金ノ性質　六六四
●失權處分ニ因ル證據金沒收ノ性質　六九一
●會社不成立ト株金、證據金ノ返還
●〔シ〕ノ部「證據金」參看
株式申込取消
●株式申込ノ取消　六八二
●總會出席後ニ取消權アリヤ　六八六
●無能力ノ場合ト本條（一四二條）ノ適用　六八五
●發起人ノ承諾ニ因ル株式申込ノ取消　六五八
●期間後ノ會社成立ト申込ノ取消　六六〇
株式割當
●株式割當ノ自由　七〇五
株式讓渡
●株式讓渡ニ關スル諸問　八二二
●未發行新株ノ讓渡ト對抗條件　七一五
●白紙委任狀附株券ニ關スル諸問　七三九
●株式ノ讓渡ト株金拂込義務　七四五
●株式讓渡人ノ責任消滅時期　七二五
●自己ノ株式取得ヲ禁シタル理由　七一二
株式書換
●株式ノ名義書換ニ關スル諸問　七四二
株式競賣
●株式ノ競賣ニ關スル諸問　七一五
●强制競賣ニヨル株式移轉ト對抗條件　八二四
●競賣費用ノ負擔者
●失權株式ノ歸屬及公告
株式競賣
●株式競賣剩餘金ノ利得　◎七三
●株式競賣ノ不足額ニ關スル諸問　七四三
不足額
●失權株ノ不足額ト本條ノ適用　六四七
●株式讓渡人ノ不足額辨償ト求償權　七四一
●株式讓渡人ノ不足額辨濟ト不當利得　七四一
●株式準占有者ニ對スル配當ノ效力　八〇〇
株式準占有
●株式消却ニ關スル諸問　七二五
株式消却
●株式消却ニヨル資本減少ノ要件　八二三
●株式ノ消却併合ト讓渡人ノ責任　七四〇
●清算結了登記ト株式消滅トノ關係　八三五
株式消滅
●株式拂込ニ關スル諸問　六六一、六六二、六四九、七二八
株式拂込
●株金ノ一部拂込ト受領拒絶ノ當否　七三〇
●現物出資ノ拂込ニ關スル諸問　六七二
●設立無效ト株金拂込義務　八三三
●設立無效ト發起人ノ株式拂込義務　六七六
●發起人ノ拂込ヲ爲スヘキ時期　六七七
●發起人ノ拂込請求ト引受人ノ不特定　六七五
●發起人ノ株金不拂ト失權手續　六五四
●株式ノ讓渡ト株金拂込義務　七三九
●株金拂込期間ニ關スル諸問　七三二
●株式讓受人ノ株金拂込義務ノ發生時期　七三九
●取締役ノ引受及拂込ノ責任〔條文〕　八二一
●失權株主ノ株金拂込義務　七三六
●株金拂込義務ト損害賠償義務トノ別　七三七

●舊株ト新株ト拂込額異ナル場合　八二三
●株金ヲ免除スル總會決議ノ效力　◎七七
●清算會社ノ株金拂込手續　◎二五
●清算會社ノ株金拂込ト其限度　六二〇
●全額拂込完了ノ意義　八一四
●拂込ノ强制ト失權手續トノ關係　七三一
●株金ノ拂込ト變更登記　六八四
●拂込取扱銀行ノ虛僞報告ト其責任　七八六
●株金拂込催告ニ關スル諸問　七三一
●株主一部ニ對スル拂込催告ノ效力　七二八
●譲渡人ニ對スル拂込催告ト發信主義　七三九
●株金拂込ノ催告ト取消許否　七三一
●〔カ〕ノ部「會社ノ通知及催告」參看
●催告ノ欠缺ト失權手續ノ效力　七四二
●株券ニ關スル諸問　七〇二
●「新株」ハ〔シ〕ノ部ニ在リ
●支配人ノ株券僞造行爲ト銀行責任　五〇〇
●取締役ノ株券僞造ト會社ノ責任　◎九〇
●無記名株主ノ權利行使ト株券ノ供託〔條文〕　七四七
●取締役ノ株券供託ニ關スル諸問　七六八
●一時取締役ト株券ノ供託又ハ競業禁止　七九〇
●株主ノ株券返還請求權　八八四
●株主ノ失權ト會社ノ株券返還請求權　七三六
●盜難株券ノ取戻ト慣習ニ依ルノ意思　四三二

株金拂込催告
株券
株券僞造
株券供託
株券返還
株式相續
株主
株主總會
株主總會招集
株主總會決議無效
株主募集
●相續ニ因ル株式移轉ト對抗條件　七一四
●相續併合等ノ取得ヲ禁スルヲ得ス　七〇七
●株主ニ關スル諸問　六九四
●本條（一五二條）ニ所謂株主ノ意義　七三一
●發起人ハ必株主ト爲ルコトヲ要スルヤ　六四二
●〔シ〕ノ部「少數株主」參看
●〔ム〕ノ部「無記名株主」參看
●定款違反ノ手形ヲ受取タル株主ノ權利　六四七
●株主總會ニ關スル諸問　七四七
●定時、會ト臨時總會トノ區別　七四九
●株主總會招集ニ關スル諸問　七四七
●監査役ノ總會招集權　七八九
●少數株主ノ總會招集ノ要件　七五〇
●株主總會ノ權限ノ例　七五一
●株金ヲ免除スル總會決議ノ效力　◎七七
●通知以外ノ事項ト決議ノ效力　七五一
●總會決議ノ效力ニ關スル諸問　七五六
●承認決議ノ株主ニ對スル效力　七九六
●總會ニ於ケル承認決議ノ效力範圍　七九五
●株主總會ノ決議無效ニ關スル諸問　七五五
●無效決議ニ基ク監査役ト總會招集權　七八九
●無效決議ト清算人ノ責任　八三六
●覆難設立（募集設立）ノ意義　六五五
●株主募集ノ性質　六五六

株主募集
●株主募集ノ方法及條件　六五六
●株主名簿ニ關スル諸問　七七五
●株主名簿ノ閲覽權行使ノ範圍　七七四
●株主ノ失權ニ關スル諸問　七三一、七三三、七三六
株主失權
●株式引受人ノ失權　六六四
●失權處分ヲ爲スノ必要ナキ場合　七三一
●商法改正前ノ失權手續ト公告義務　七四五
●第二失權手續ト第一失權手續ノ關係　七四〇
●發起人ノ株金不拂ト失權手續　六五四
●催告ノ欠缺ト失權手續ノ效力　七四二
●失權處分ト損害賠償　六六四
●會社解散ト失權株式ノ處分　◎六八
●失權株ノ處分ト必要的競賣　七四二
●失權株式ノ一括競賣ト不足額ノ算定　七四四
●拂込ノ强制ト失權手續トノ關係　七三一
●失權手續ト强制執行トノ關係　◎四一
●株主ノ失權ハ質權ヲ消滅セシムルヤ　七一二
●株主權喪失後ニ係ル失權效力停止ノ假處分　◎六四
●失權株式ノ歸屬及公告　八二四
●爲替手形ニ關スル諸問　一〇五四
爲替手形
●賃還請求ト爲替訴訟ノ要件　◎二六二
●手形記載ノ特約ト爲替訴訟　一〇三六
●爲替訴訟敗訴後ノ裏書譲受ノ效力　一〇七六
爲替訴訟
●監査役ニ關スル諸問　六七〇、六七一、七八七
監査役
●監査役ノ承認ニ關スル諸問　六七六
監査役承認
●監査役ノ承認ナキ手形行爲ト本條　七七五
●監査役ノ承認ナキ手形行爲ト抗辯　一〇四三
寄託
●寄託ニ關スル諸問　七七八
記名證券
●記名（指名）證券ニ本條（二八二）ノ適用アリヤ　九五二
●記名（指名）證券ニハ本條（二四一）ノ適用ナシ　八八三
記名株券
●記名株券ト本條ノ有價證券　八八四
●〔ハ〕ノ部「白紙委任狀」參看
記名捺印
●署名ノ意義及記名捺印　一〇一九
舊商法
●舊商法ニ關スル諸問　◎三三一
●舊商法ノ規定ニ依ル合資會社　六二八
●舊商法ニ依ル合資會社ト合併　五三一
●舊商法ニ依ル會社ト本條（四四條ノ二）ノ適用　五二八
●舊商法ノ合資會社ト入社手續　六三五
●舊商法業務擔當社員ノ求償權　五八七
●舊商法清算會社ノ株金拂込限度　六二〇
●舊商法ニ依ル匿名組合名義人ノ責任　九〇四
●滿期日ト休日トノ關係　一一〇六
休日
●休日ト償還請求ノ通知　一一〇九
●休日ト拒絶證書ノ作成　一一二九
●事實上ノ營業廢止（休業）ト營業中止　五七二
休業
●休業銀行ノ登記義務　◎一一九

キノ部

休業
拒絶證書
●銀行ノ休業ト債務ノ履行　八八五
●拒絶證書ニ關スル諸問　一一二九
●引受拒絶證書作成ノ時期　一〇九七
●一覽後定期拂手形ト拒絶證書ノ作成　二二九二
●拒絶證書ナキ後裏書ノ效力　一〇八一
●他地拂手形ノ呈示及ヒ拒絶證書ノ作成　◎二一三
●買入證券ノ拒絶證書ト作成期間　九六四
拒絶證書免除
●拒絶證書免除ニ關スル諸問　一一一二
●拒絶證書免除　關スル慣習有無　一二一〇
●手形ノ呈示ヲ免除スルコトヲ得ルヤ　一一〇〇
競業禁止
●廢業又ハ營業讓渡ト競業禁止義務　四七三
●代理商ノ競業禁止ト其制裁　五一七
●競業禁止ノ內容　五七二
●事實上ノ營業廢止(休業)ト競業禁止　五七二
●競業禁止違反ノ制裁　五七四
●有限責任社員ニ競業禁止ノ義務ナシ(條文)　六三五
●本條(一七五)ニ關スル諸問　七七八
●一時取締役ト株券ノ供託又ハ競業禁止　七九〇
●競業禁止ニ付テハ七〇條ヲ準用ス　八三九
●共同海損ニ關スル諸問　一一八七
共同海損
●準共同海損(條文)　一一九二
●共同海損分擔額ノ利率　◎一三四
業務執行
●業務擔當社員ノ會社營業上ノ行爲　五六〇、五六二
業務執行
●業務執行及會社代表　六三六
●發起人ノ業務執行ト過半數ノ決議　六四二
●過半數ヲ得ル方法　七六九
業務執行社員
●業務執行社員ニ關スル諸問　五六〇
●業務執行社員ハ登記ヲ要セス　五五〇
●業務執行社員ノ注意義務ト實例　五五六
●業務執行社員ノ注意程度ト定欵ノ特定　五四九
●不就任ノ業務執行者ト賠償責任　五五六
●業務擔當社員ノ連帶責任ト求償權　六三一
●業務執行社員ト報酬　五六三
禁治產者
●禁治產者ノ商業　四四七
●禁治產者ト無限責任能力　四四七、五九四
禁轉手形
●禁轉手形ニ關スル諸問　一〇七二
●禁轉裏書ノ效力　一〇七九
●免責又ハ禁轉裏書人ト通知ノ要否　一一一〇
●金融手形ト支拂責任　◎一九八
金融手形
●融通手形ト裏書讓渡ノ效力　◎二三一
銀行
●銀行業ヲ目的トスル會社ノ成立　五四五
●新設銀行ト廢業銀行トノ連絡　五三〇
●銀行ノ休業ト債務ノ履行　八八五
●銀行ノ休日ト手形ノ滿期日　八八五
●銀行ニ於ケル手形呈示ノ方法　八八一
●銀行員ニ對スル手形呈示ノ效果　◎二四九
●取立手形金ニ對スル銀行一般ノ慣行　一〇八五

銀行
●銀行ノ金錢借入行爲　◎一八
●銀行業者ノ田畑買入ノ適否　五二三
●銀行ノ手形保證ノ性質及效力　一一二二
●農工銀行ト手形行爲能力　一〇三一
●銀行取引ニ關スル諸問　八六〇、四二七
●不渡手形ニ於ケル銀行一般ノ取扱　四二九
●銀行支配人ト其銀行トノ取引　五〇一
●銀行ノ貸付行爲ト時效　八八七
●銀行ノ準消費貸借ノ時效　◎一四〇
●休業銀行ノ登記義務　◎一一九
●拂込取扱銀行ノ虛僞報告ト其責任　七八六
●銀行重役ト背任行爲　七八六
●支配人ノ株券僞造行爲ト銀行ノ責任　五〇〇
●銀行員ノ擔保品ノ鑑定ト事業ノ執行　一二一五

クノ部

倉荷證券
●倉荷證券ニ關スル諸問　九六八
●倉庫證券ニ關スル諸問　九五七
倉數料
●保管料ト倉數料　九六七

ケノ部

契約解除
●契約解除申込ノ性質　◎一三一
檢查役
●檢查役選任ニ關スル諸問　八〇四、六七〇
●財產狀況ノ檢查許可申請ト相手方　九〇六
檢查役
●檢查役選任決定ノ取消又ハ變更　六五五
●檢查役ノ報告ト裁判所ノ處分　六五五
●會社財產ノ檢查及假處分　五五六
權利株
●權利株ニ關スル諸問　七一〇
建設利息
●建設利息ニ關スル諸問　八〇一
原因變更
●矢權手續更新ノ主張ト原因ノ變更　七四四
●匿名組合營業者ト原因變更ノ有無　九〇四
●倉庫證券ニ關スル訴ト原因ノ變更　一七四
●裏書年月日ノ變更ト訴ノ原因　一〇七六
減額請求
●商人間ノ賣買瑕疵ト減額請求權　八九九
●瑕疵發見ノ難易及遲滯有無　一二二四
減價償却
●汽船ト每年ノ減價償却　一一九七
●減價償却金亦準備金ニ非ス　七九八
現物出資
●現物出資ニ關スル諸問　六五三、六六一、八一九、一二一六
●現物出資ノ株式減少ト金錢拂込ノ範圍　六七二

コノ部

小商人
●小商人ニ關スル諸問　四四八
●小商人又ハ民事會社ト商業使用人　四九一
●小商人タル仲立人ト本條(三〇九)ノ帳簿　九〇八
小切手
●小切手ニ關スル諸問　一一四四
●小切手ト取立委任者ノ死亡　一〇八五
●小切手ノ支拂拒絕ト補箋ノ記載(一)　二九六
●約束手形小切手ニハ裏書ヲ認メス　一一三四

誤信
●誤信ニ基ク手形金支拂ト其取戻　一一〇二
●誤信ニ基ク手形金償還ノ效力　一一一六
●詐欺及ヒ錯誤ハ〔サ〕部參看
公法人
●公法人ノ商行爲ニ關スル諸問　四三四
公序良俗
●公序良俗ニ關スル諸問　五三九
●本條(四六條)ニ違反スル行爲ト公ノ秩序　五三七
●競業禁止範圍ノ無制限ト公序良俗　四七三
●公序良俗ニ反スル定款ノ效力　五四八
交互計算
●交互計算ニ關スル諸問　九〇一
抗告
●解散命令ニ對スル抗告ト其效力　五三八
●破産決定ト監査役ノ抗告(斯ル代表權ナシ)　◎三七七
更改
●手形債務更改ニ關スル諸問　一一四一
●手形ノ授受ト既存債權トノ關係　一一四〇
●株金拂込ト更改又ハ代物辨濟　六九六
●清算ト期限前債權ノ辨濟更改　六一八
●商行爲債權(下宿料)ノ更改ト時效　△九〇八
合資會社
●合資會社ニ關スル諸問　六二八
●合資會社ト監査役ノ任設　◎三三二
●合資會社ト商法及定款ノ適用順序　五五六
●合資會社解散後ノ代表者　◎三四
國際手形
●國際的手形關係ト準據法　一〇五五
混同
●持分拂戻請求權ト入社出資トノ混同　△一二〇九
●發起人ト連帶債務ノ混同　△一一三〇
●戻裏書ト混同ノ規定　◎二三四
詐害行爲
●勞務又ハ信用ノ出資ト詐害行爲　五五八
●會社ノ設立ト詐害行爲ノ成否　六二八
●會社設立ノ詐害行爲ト受益者　六二八
●預證券ノ虛僞裏書ト詐害行爲　◎一七五
詐欺及ヒ錯誤
●讓渡制限ノ不知ト要素ノ錯誤　七〇七
●商品ノ一手販賣契約ト要素ノ錯誤　◎一四二
●保險契約ト詐欺及錯誤　九七五、九九三
●保險契約ニ於ケル詐欺ノ成立要件　九九五
●生命保險ト年齡ノ錯誤　九九七
●身長ノ相違ト要素ノ錯誤　九九七
●手形行爲ト詐欺トノ關係　一〇四一
●手形行爲ト錯誤トノ關係　一〇四〇
●共同代表ト詐欺强迫等ノ關係　五七七
●銀行取締役ノ詐欺行爲ニ因ル損害　◎九六
●代理人ニ對スル詐欺ト被害者　一三〇
●「誤信ニ基ク」ハ〔コ〕ノ部參看
●所謂鮪配當ト詐欺破産罪　八〇〇
詐欺破産
●再運送ニ關スル諸問　一一七五
再運送
●財産目錄ニ關スル諸問　四八四
財産目錄
●目錄ノ財産評價ノ方法　六〇二
●綿布商人間ノ先物取引ノ效力　八九〇
先物取引
●「詐欺及ヒ錯誤」參看
錯誤

サ ノ部

指値
●指値ノ性質　四三三
●指値ノ株式賣買委託ト慣習　四三三
●指値ニ反スル問屋行爲ノ效力　九一二
指圖債權
●指圖債權ニ關スル民法規定ノ適用　一〇三六
●裏書讓渡ト民法指圖債權ノ規定　◎二四〇
●裏書禁止ノ指圖債權ト本條以下　△一一七一
●呈示ナキ指圖債權ノ請求ト時效中斷　◎一三六
殘餘財産
●殘餘財産分配ニ關スル諸問　六一六、八二九
●殘餘財産分配ノ制限　六二一
●本條第二項ノ規定ノ效果　六二八
●株式ノ賣入ト殘餘財産ニ對スル效力　七一一
參加引受
●參加引受ニ關スル諸問　一一二三
●參加引受人ニ對スル時效期間　一〇四八
參加支拂
●參加支拂ニ關ス諸問　一一二六

シ ノ部

支配人
●支配人ニ關スル諸問　四九二
●支配人ノ選任解任ニ關スル本條ノ解釋　五六四
●重役ヲ支配人ニ選任シタル總會決議　七九〇
●社員ト支配人トノ共同代表　五七六
●取締役ト支配人トノ共同代表　七七一
●合資會社ト支配人トノ選任及ヒ改任(條文)　六三四
支店
●支店ノ意義　四五四
●支店設置　意義　五五一
●支店新設ノ登記申請手續　五五一
●本支店所在地ノ意義　六四八
●會社ノ支店名義ニ依ル裏書效力　◎二三五
●本支店間ニ於ケル手形裏書ノ效力　◎二三六
●保險會社支店ト特別裁判籍　一〇一七
●北濱銀行ト支配人及ヒ支店長ノ權限　四九八
支拂地
●支拂地ニ關スル諸問　一一四一、一〇五七
●肩書地ニ依ル支拂地　一〇六七
●「履行場所」ハ〔リ〕ノ部參看
支拂場所
●支拂場所ニ關スル諸問　一〇六八、一〇四六
●銀行ヲ支拂場所トセル手形ト慣習　八八五
支拂擔當者
●支拂擔當者ニ關スル諸問　一〇六八、一一一四
●支拂擔當者ノ支拂拒絕ト通知義務　一一一〇
●本條ハ同地拂手形ニモ適用アリヤ　一〇九五
支拂停止
●支拂停止ニ關スル諸問　◎九七八
支拂猶豫
●手形ノ支拂猶豫ノ形式　一〇三七
●手形ノ支拂猶豫ト拒絕證書ノ作成　一一二九
●手形ノ支拂ニ關スル特約若クハ猶豫　一〇三三
資本
●資本ニ關スル諸問　七七六
●資本ト株式總和ト一致セサル場合　六九三
●社債ト資本又ハ會社財産トノ關係　◎八〇
●本條ニ所謂資本ノ意義　四五〇
●資本金五百圓未滿ノ會社　五二〇
●「出資」ハ後ニ在リ

資本增加
●資本增加ニ關スル諸問　八一三、八一九、八二〇、八二二
●創立總會ノ權限ト資本ノ增加　六七九
資本減少
●株式會社ノ資本減少ニ關スル諸問　八二三
●創立總會ノ權限ト資本ノ減少　六七九
●引受又ハ拂込ノ欠缺ト資本ノ減少　六六九
●合併又ハ資本減少ノ登記申請採否　◎二六
自己株式
●自己ノ株式取得ヲ禁シタル理由　七二五
●自己會社ノ株式ヲ取得スル契約　◎六一
●自己ノ株式ト代物辨濟ノ效力　七二五
自助賣却
●繼續供給ノ賣買ト自助賣却　八九二
●自助賣却ト目的物ノ種類　八九二
●民法上ノ自助賣却ト其適用　八九二
●買主ノ逃亡又ハ行方不明ト自助賣却　八九二
●買主ヲ確知シ能ハサル時ト自助賣却　八九二
●自助賣却ト辨濟ノ提供　八九三
●自助賣却ト相當期間ノ催告　八九三
自己宛手形
●自己宛爲替手形ニ關スル諸問　一〇二六、一二三〇
●自己宛約束手形ノ效力　一〇二六、一二一四
●自己宛手形ト呈示ノ要否　一〇〇五
時效
●商行爲債權ノ消滅時效ニ關スル諸問　八八六
●破產又ハ裁判確定後ノ債權時效　△九〇九
●「手形時效」ハ〔テ〕ノ部參看
●社員ノ擔保義務ト時效　五八四
●發起人ノ賠償義務ト消滅時效　六九二
時效
●損害賠償請求權ノ競合ト時效　九二〇
●延着又ハ一部滅失ト時效　九二〇
●旅客運送ト物品運送ト時效　九九一
●賣入證券ト時效　九六六
●惡意ノ場合ト時效期間　九五五
●運送人惡意ノ場合ト時效期間　九二一
●保險ニ關スル消滅時效〔條文〕　九八〇
●保險料積立金ノ拂戻ト時效　一〇一八
●會社ノ事業著手ニ關スル諸問　八三〇
●商號權ニ對スル賣權ノ設定　四七二
●營業ノ賣入又ハ賃貸　四七七
●持分ハ賣權ノ目的ト爲シ得ルヤ　五七〇
●有限責任社員ノ持分ノ賣入　六三五
●「株式賣入」ハ〔カ〕ノ部參看
●貨物引換證ト賣權設定ノ要件　九二八
●賣權者ニ對スル運送人ノ義務　◎一六八
●運送品ノ賣權者ト運送店トノ寄託契約　△一二四九ノ七六
事業著手
●倉庫證券ト賣權設定契約ノ無效　九六二
賣權
●倉庫證券ノ賣入ハ動產賣也　九六三
●倉荷證券ノ賣入ト讓渡裏書　九六九
●賣權ノ目的物ノ變更〔條文〕　九六八
●荷爲替ニ於ケル賣權設定ノ慣習　一〇六一
●手形ノ賣入ニ本條（四四一）ノ適用アリヤ　一〇四三

賣權
賣入證券
●船舶ト賣權ノ目的〔條文〕　一二〇七
●賣入證券ニ關スル諸問　九六四
●倉庫證券ニ關スル諸問　九五七
社員
●社員ノ意義及社員タル資格ノ取得　五四六
●合名會社ノ社員ト爲リ得ル者　五四六
●合名會社ニ於ケル決議ノ方式　五六二
社員總會
●總社員カ同一ヲ表スヘキ形式　五六五
●總會ト民法六二條ノ通知ノ要否　六三一
●合資會社ト總社員ノ同意　六二九
●無限責任社員ノ議決權ノ制限〔條文〕　八三九
●清算人ハ決議ニ加ハリ得ルヤ　六二一
●總會ノ決議ニ依ル定款變更ノ效力　五六六
社員除名
●社員除名ニ關スル諸問　五九四
●裁判上ノ解散又ハ除名　六〇六
●裁判上ノ除名ノ效力發生時期　六〇七
社員監督
●社員ノ監視權ニ關スル諸問　五六一
●監視權ニ關スル本條規定ノ性質　六三五
社員責任
●社員ノ責任ニ關スル諸問　五八三
●有限責任社員ト會社債權者トノ關係　六三〇
●有限責任社員ノ責任ノ範圍　六三一
●自稱社員ノ責任ト本條ノ適用　六二八
●類似社員ノ第三者ニ對スル責任　六三六
●解散登記後ニ於ケル社員ノ責任　◎三二
社債
●社債ニ關スル諸問　八〇六
社債
●外國會社ト株券及社債ノ發行　八四四
●社債募集ノ公告ヲ意リタル制裁　◎一二三
●社債原簿ニ記載スヘキ事項〔條文〕　七七七
●寫本又ハ附箋ニノミ限リタル理由　一一三三
●謄本及ヒ寫本ノ差異　一一三三
●署名捺印ニ關スル諸問　五四九、一〇一八
●保險申込書ニ於ケル署名ノ性質　◎一八一
寫本
●商慣習ニ關スル諸問　四二五
●銀行ヲ支拂場所トセル手形ト慣習　八八五
●愛媛縣ト口米慣習ノ廢止　八九一
署名捺印
●商人ニ關スル諸問　四三九
商慣習
●商業登記ニ關スル諸問　一二一八、四五〇、一二一〇
商人
●本條ノ登記ノ效力　四四五
商業登記
●商號ト登記及登錄權利者ノ表示　四六一
●本條ニ關スル諸問　四八〇
●支配人ニ關スル登記ノ懈怠　五〇三
●殖民地及內地間ノ登記期間　八〇九
●解任登記ノ期間ノ起算　◎一一六
●代理權ノ制限ト登記　五〇〇
●會社ノ設立登記ニ關スル諸問　五三四
●營業免許ト登記手續トノ關係　五四三
●開業前ノ解散ト登記義務　六〇一
●合名會社ノ登記ニ關スル諸問　五五〇
●本支店所在地ノ意義　六四八

商業登記
●社員變更ノ登記手續ヲ爲スヘキ者　六三六
●新入社員ノ責任ト登記トノ關係　五八八
●株式會社ノ登記ニ關スル諸問　六八三
●變更登記ニ關スル諸問　五五三
●會社ノ合併ト登記期間ノ起算點　六〇四
●額面以上ノ發行ト登記　六五二
●合併又ハ資本減少ノ登記申請採否　◎二六
●定欵ノ變更ト登記トノ關係　五六五
●虛僞ノ株金拂込登記ト本條ノ適用　五四一
●決議無效判決ノ確定ト其登記　七六二
●社債ノ登記手續　八〇九
●設立無效ノ判決確定ト登記囑託　六二五
●法定清算人ト登記ノ要否　六一四
●清算結了登記ニ關スル諸問　六二二
●清算結了登記ト株式消滅トノ關係　八三五
●株式合資會社ノ設立登記〔條文〕　八三八
●登記申請辭意ニ關スル諸問　八四八、一二二一
●過料ニ關スル諸問　八四〇
●商號ニ關スル諸問　四五八、四八五
●他人氏名ノ商號ト其場合ノ商人　四四一
●數商號數營業ト支配人ノ權限　四九八
●商業帳簿ニ關スル諸問　四八一、四八八
●本條ノ規定ト第二八條トノ關係　六二七
●小商人タル仲立人ト本條ノ帳簿　一〇八

商號

商業帳簿
●帳簿ノ閲覽ニ應スル義務ナシ　九〇八
●倉庫證券ノ交付ト帳簿ノ記載　九六〇
●寄託物及倉庫證券ノ分割ト帳簿ノ記載　九六〇
●商業使用人ニ關スル諸問　四九〇
●代理商ト商業使用人トノ區別　五一二
●支配人外ノ商業使用人ノ選任解任　七六九
●商業使用人ノ雇入ト商行爲　八六四
●商業使用人ノ身元保證ト商行爲　八六四
●商行爲ニ關スル諸問　八五一、一二二二
●商行爲ノ代理ニ關スル諸問　八六七
●商行爲ノ代理ノ引受　八六二
●營業代理權ト抵當權ノ設定　四九八
●法定代理人ノ商業代理　四四七
●代理行爲ト商號ノ使用　四六二
●定欵作成行爲ト代理ノ許否　五四五
●「相手方代理」ハ〔ア〕ノ部參看
●「無權代理」ハ〔ム〕ノ部參看
●〔ホ〕ノ部「保證」參看
●商行爲ノ委任ニ關スル諸問　八六九
●支配人ノ選任ハ商行爲ノ委任ナリヤ　四九二
●權利株買入ノ委任契約ノ效力　◎五四
●傭船料ノ立換支拂ヲ委任スル行爲ノ性質　◎一二六
●「小商人」ハ〔コ〕ノ部參看
●少數株主ノ總會招集ニ關スル諸問　七五〇

商業使用人

商行爲

商行爲代理

商行爲ノ保證

商行爲ノ委任

小商人

少數株主

●少數株主ノ請求ニ基ク訴ハ會社ノ訴　七八七
●少數株主ノ檢査役選任ニ關スル諸問　八〇四
●將來出現スル第三者ノ爲ニスル契約　△一二二二
●將來ノ損害額ト「ホフマン」式計算法　△一二四九ノ二三八
●將來ノ利益ト被保險利益　九七一

將來

●〔テ〕ノ部「手形償還」參看
●償還請求通知ニ關スル諸問　一一〇八
●證據金ニ關スル商慣習　四三三
●證據金代用ノ株券ト處分權ノ範圍　七一六、一二一九
●株式申込證據金ノ性質　六五七
●失權處分ニ因ル證據金沒收ノ性質　六六四
●會社不成立ト株金證據金ノ返還　六九一
●證據金返還請求權ト消滅時效　八八九
●電車乘車券ニ關スル諸問　九四八、一二二六
●鐵道乘車券ニ關スル諸問　九四八
●鐵道乘車關係ハ旅客運送也　九四七
●乘船切符ト讓渡性〔條文〕　一一八四
●出資ニ關スル諸問　五五六
●有限責任社員ノ出資ニ關スル諸問　六三二
●出資ノ種類ノ意義及其內容　五四七
●勞務及信用出資ヲ登記セサル理由　五五〇
●合資會社ノ出資ト手形ノ振出　六二九
●合資會社ノ出資義務ト相殺適否　六二九
●解散後ニ於ケル社員ノ出資義務　◎三三七

償還請求通知證據金

乘車券

乘船切符

出資

●清算又ハ破產中ト出資義務ノ範圍　六一九
●出資請求ト會社財產ノ立證責任　六二〇
●清算中ノ出資拂込ト事由ノ明示　◎三〇
●出資義務ニ對スル債權者ノ直接訴權　五八六
●出資減少ニ關スル諸問　五九〇
●「資本減少」ハ前ニ在リ　七九七、七九八
●準備金ニ關スル諸問　八六五
●商人ノ準消費貸借ト商行爲　◎一四〇
●銀行ノ準消費貸借ト時效　△一二九四ノ一
●買買契約ニ於ケル信認金ト內金　八一四
●新株發行ニ依ル資本增加　◎五一
●一時ニ拂込マサル二十圓ノ新株發行　六五〇
●新株發行ト本條ノ適用　八二〇
●新株拂込ノ欠缺ト增資ノ成否　八一九
●新株引受ニ關スル諸問　◎一〇六
●新株引受ニ對スル取消ノ許否　◎一〇五
●增資株式申込ノ取消時期　八二二
●未發行新株ノ讓渡ト對抗條件　八二二
●商法施行前ノ新株券ト本條ノ適用　一〇四〇
●手形行爲ト心理留保トノ關係　六〇九
●合名會社ノ清算ニ關スル諸問　六二九
●有限責任社員ト法定清算人　五四二
●解散命令ト任意清算　八二七、八三五
●株式會社ノ清算ニ關スル諸問

出資

準備金

準消費貸借

出資減少

信認金

新株

心理留保

清算

清算
●清算會社ニ定時總會ナシ　七四九
●清算會社ニ對スル配當請求ノ當否　七九九
●清算會社ト少數株主ノ檢査役選任申請　八〇四
●株式合資會社ノ清算人ノ解任　八四〇
●會社ノ清算ト時效ノ中斷　一〇一八
●會社ノ設立免許ト營業免許トノ別　五四二、五四五
●設立費用ニ關スル諸問　六五三
●事實上ノ發起人ト設立費用ノ支拂　六四三
●設立費用ヲ調査セシムル所以　六七一
●設立費用ト會社ノ責任　六七二
●設立廢止ト拂込金ノ返還　六八〇
●設立ノ取消ノ意義　六二六
●會社ノ設立無效ト本條ノ適用　◎三二
●合名會社ノ設立無效ニ關スル諸問　六二四
●株式會社設立無效ニ關スル諸問　八三一、一二二〇
●設立無效ト發起人ノ株式拂込義務　六七六
●破産及清算ト設立無效トノ關係　六一八
●設立無效ニ基ク決議無效主張ノ要件　七五九
●〔ユ〕ノ部「優先權」參看
●船舶衝突ニ關スル諸問　一一八八
●船舶ノ引揚委託ト必要費償還ノ慣習　△一二四九ノ七一
●船舶引揚ノ委託ト報酬及實費　△一二四九ノ七一
●船舶債權者ニ關スル諸問　一二〇四
●船舶管理令ト傭船契約（一）　一一七八

設立免許
設立費用
設立廢止
設立取消
設立無效
先取特權
船舶衝突
船舶引揚
船舶債權者
船舶管理令

善意
●海商法ト船舶管理令トノ關係　一一八〇
●善意惡意ノ意義及其決定時期　四五六
●利得償還ニ於ケル惡意ノ受益者　一〇五四
●〔ア〕ノ部「惡意」參看
●手形ノ善意取得ニ關スル諸問　一〇四四、一〇四五
●株券ノ善意取得者ト返還義務　八八四

組織變更
●會社ノ組織變更ニ關スル諸問　六〇七
●會社ノ組織變更ノ效力　六三八
●會社ノ繼續ト組織變更トノ別　八四一
●會社合併ト訴訟ノ中斷　六〇六
訴訟中斷
●取締役ノ再選ト訴訟手續ノ中斷　◎八六
●取締役ノ代理權喪失ト訴訟手續中斷　◎八六
●取締役ヲ清算人トセシ場合ト中斷　八二八
●訴訟中ニ於ケル裏書讓渡ノ效力　◎二三〇
總會
●〔サ〕ノ部「創立總會」〔シ〕ノ部「社員ノ總會」參看
增資
●〔シ〕ノ部「資本增加」參看
倉庫
●倉庫營業ニ關スル諸問　九五五
●倉庫營業者ト受寄物ノ保險契約　九八二
倉庫證券
●倉庫證券ニ關スル諸問　九五七
創立總會
●創立總會ニ關スル諸問　六六四、六六九、六七一、六七八
●資本增加ノ報告總會ト創立總會ノ差異　八二〇
●創立總會ニハ監査役ノミヲ選任ス　八三八

創立總會
●創立總會ノ終結ト會社ノ成否　六八一
●創立總會ニ於ケル決議無效ノ訴　六六九
相殺
●株金拂込ト相殺ニ關スル諸問　六九五、六九六
●出資　務ト相殺　五五九
●出資義務ト持分拂戻トノ相殺　五九七
●合資會社ノ出資義務ト相殺適否　六二九
●社債拂込ト相殺及代物辨濟　八〇九
●手形債權ニ對スル相殺　一一〇三
相續
●無限責任社員ノ死亡ト其相續　六三七
●發起人タル地位ハ相續シ得ルヤ　六四四
●合名會社ノ社員タル地位ノ相續　五九三
●限定相續人ト入社ノ許否　五九四
●慰藉料請求權ノ相續　九五〇
●旅客運送ノ不履行ニ因ル要償權ト相續　九五〇
●保險金ノ請求權ト相續　◎一八二
●相續人ノ固有財産タル保險金　九八九
●保險契約ノ解除ト相續人ノ曠缺　一〇一三
●手形相續者ノ裏書權　◎二三三

タノ部

他地拂手形
●他地拂手形ト他所商業手形トノ別　一〇六八
●他地拂手形ノ呈示及ヒ拒絶證書ノ作成　◎二一三
對話者
●對話者ニ關スル諸問　八七〇
貸借對照表
●貸借對照表ニ關スル諸問　四四四、四八七
貸借對照表
●虛僞ノ貸借對照表ト監査役ノ責任　七九三
●貸借對照表ノ公告ノ趣旨　七九四
退社
●社員ノ退社ニ關スル諸問　五九二、五九七
●退社ノ場合ト本條ノ不適用　五九〇
●退社後ニ於ケル社員ノ責任　六二七
●株式合資會社ト無限責任社員ノ退社　◎一一八
●株主全員ノ退社ニ會社ノ繼續ナシ　八四〇
代表
●〔カ〕ノ部「會社代表」參看
代物辨濟
●株金拂込ト更改又ハ代物辨濟　六九六
●自己ノ株式ト代物辨濟ノ效力　七二五
●社債拂込ト相殺及代物辨濟　八〇九
代位
●辨償社員ト代位權　五八六
●株式併合ニ因ル實權ノ代位　八二五
●損害塡補ニ因ル保險者ノ代位　九八〇
●保險金ト物上代位　九七八
代理
●〔シ〕ノ部「商行爲代理」參看
代理商
●代理商ニ關スル諸問　五一二
代理店
●保險會社代理店ノ權限　一〇一七
●代理店ニ於ケル保險金支拂ノ商慣習　四二八、一〇一七
立替
●立替及前貸ノ意義　九一八
●營業上ノ立換金ト商行爲（商法前）　◎一二六
●仲立業ニ於ケル立換金ノ慣習　◎一五〇
●仲買人ノ立替金ニ利子ヲ附スル慣習　四三四

立替
●立換辨濟ニ因ル償還請求權ト時效　△一一七六
●償還義務ノ履行カ手形金ノ立換カ　一一〇四
●傭船料ノ立換支拂ヲ委任スル行爲ノ性質　◎一二六

遲滯

チノ部

●商品取引ノ代金ト付遲滯　一三四
●手形債務遲滯ノ時期　八八二
●手形ノ裁判上請求ト遲滯及時效中斷　一〇四九
●禁轉手形ト遲滯ノ要件　一〇七二
●受領遲滯ト責任ノ輕減　九五二
●故意ニ因ル遲滯ト免責特約ノ效力　△一〇九六

重過失
●(カ)ノ部「過失」參看
●重大ナル過失ノ意義及實例　一一九九
●代理人ノ錯誤ト重大ナル過失　△八一七

除名
●(シ)ノ部「社員除名」參看

沈默
●沈默カ承諾ト爲ル場合　一四六九
●沈默ト意思表示ノ方法タルヘキ場合　八七二
●保險者ノ沈默ト保險契約回復ノ承認　九八六

追認

ツノ部

●共同支配人ノ制限違背行爲ノ追認　五〇二
●共同代表者ノ一人ノ行爲ト追認　五七七
●監査役ノ承認ナキ取引ト會社ノ追認　七八一
●無效ナル保險契約ノ追認　◎一八二

通帳
●貯金通帳ノ規定ト特約ノ效力　△一二四九ノ七八
●通帳持參者ニ支拂フヘキ商慣習　四二七
●通信官署公衆通信所ノ意義　一一一二
●通信官署ノ證ハ內容證明タルヲ要セス　一一一二

通信官署

テノ部

手形
●手形ニ關スル諸問　一〇一八

手形豫約
●手形豫約ノ意義、性質及效力　一〇一八
●延期手形振出ノ豫約　一〇一九
●手形豫約者ト異ナル受取人ノ記載　一一三七

手形上權利
●手形上ノ權利ノ意義　一〇二七
●取立裏書ノ無效ト手形上ノ權利　一〇八五
●擔保請求權ハ手形上ノ權利ナリヤ　一〇九六

手形法上權利
●手形法上ノ權利ノ意義　一〇二七

手形署名
●手形ノ署名ニ關スル諸問　一〇一九
●自己ノ署名セサル手形ト責任　一〇二四
●變造前ノ手形署名者ノ責任　一〇三〇

手形文言
●手形文言ノ判定　一〇二〇

手形能力
●手形ノ行爲能力ニ關スル諸問　一〇三一
●會社ト手形行爲能力　五二一

手形代理
●手形行爲ノ代理ニ關スル諸問　一〇二三
●手形行爲ノ代理ハ本人ヲ示スヲ要ス　八六八
●會社員ノ手形行爲ト代理意思　五七九

手形債務
●手形債務ト連帶　八七五
●手形債務ハ全部義務ナリヤ　△一四七五
●手形債務遲滯ノ時期　八八二
●手形債務ノ取消ト對抗力　一〇三一
●「債務ヲ取消シタルトキ」ノ意義　一〇二七
●手形ノ僞造變造ニ關スル諸問　◎二〇三
●僞造手形ト銀行業者間ノ商慣習　◎九一
●取締役ノ手形僞造ト會社ノ責任　◎二〇四、一〇二九
●手形ノ改竄補正ノ效力　一〇二九
●手形ノ抹消(毀滅切斷等)ノ效果

手形取消

手形僞造

手形ノ改竄補正手形抹消
●裏書抹消ハ(カ)ノ部參看
●手形ノ沒收ト私法的效力　一〇二九
●手形ノ返還ニ關スル諸問　一〇四二

手形沒收

手形返還
●手形返付(裏書ニ依ラサル)ト其效力　◎二四五
●手形ノ惡意取得ニ關スル諸問　一〇四五

手形ノ惡意取得
●手形抗辯ニ關スル諸問　一〇三六、一二三〇

手形抗辯
●手形債務者ノ調査權　一〇四二
●手形行爲ト其原因トノ關係　一〇三八

手形ノ原因關係
●手形ノ時效ニ關スル諸問　一〇四七

手形時效
●手形ノ利得償還ニ關スル諸問　一〇五〇

手形利得償還
●利得償還權ト時效起算點　◎二一八
●無效手形ノ裏書讓渡ト不當利得　◎二三二
●爲替手形ノ振出ニ關スル諸問　一〇五五
●引受人ト振出人トノ關係　一〇九一

手形振出
●約束手形振出ニ關スル諸問　一一三六
●手形ノ引受ト賞金關係　一〇九五

手形賞金
●(マ)ノ部「滿期日」參看

手形滿期日
●手形書換ニ關スル諸問　一〇三四

手形書換
●手形保證ト書換手形ノ責任　一一二一
●手形ノ裏書ニ關スル諸問　一〇六九

手形裏書
●白地裏書ニ關スル諸問　一〇七六
●無擔保裏書(免責裏書)ノ效力　一〇七八
●(ア)ノ部「後裏書」參看
●(マ)ノ部「滿期日後ノ裏書」參看
●(ト)ノ部「取立裏書」參看
●(モ)ノ部「戻裏書」參看
●引受ニ關スル諸問　一〇九〇

手形引受
●荷爲替手形ノ引受又ハ支拂ノ效力　一〇六〇
●擔保ノ請求ニ關スル諸問　一〇九六、一一二六

手形擔保
●參加引受人ノ破產ト擔保請求權ノ有無　一一二五
●手形ノ書換ト擔保權ノ消長　一〇三五

手形呈示
●手形ノ呈示ニ關スル諸問　八八〇、一一〇〇、一一〇一
●銀行員ニ對スル手形呈示ノ效果　◎二四九
●保證人ニ對スル請求ト呈示ノ要否　一一二二
●引受呈示ニ關スル諸問　一〇九〇
●一覽後定期拂手形ノ呈示　性質　一〇九二
●他地拂手形ノ呈示及ヒ拒絕證書ノ作成　◎二一三
●償還請求ノ要件ト手形ノ呈示(舊商法)　◎三五九
●手形ノ呈示ヲ爲シ得ル期間　◎二五六

手形呈示
●被呈示者ノ死亡又ハ破產ト保全手續 一一〇六
●拒絕證書ノ免除ト呈示ノ立證責任 一一一三
●本條ノ利息ノ性質及範圍竝呈示トノ關係 一一一五
手形催告
●手形ノ催告ト呈示ノ要否 八八二
手形支拂
●支拂ニ關スル諸問 一〇九九
●「參加支拂」ハ〔サ〕ノ部參看
●荷爲替手形ノ引受又ハ支拂ノ效力 一〇六〇
手形特約
●手形ノ特約ニ關スル諸問 一〇三三
●利息又ハ豫定賠償附手形ノ效力 一〇三二
手形金供託
●本條ノ實用有無 一一〇四
手形引換
●手形ノ引換支拂ニ關スル諸問 一一〇二
手形轉付
●手形ノ轉付ニ裏書ヲ要スルヤ否 ◎二三〇
手形相殺
●手形債權ニ對スル相殺 一一〇三
手形更改
●手形債務ノ更改ニ關スル諸問 一一四一
●手形ノ授受ト既存債權トノ關係 一一四〇
手形割引
●手形割引ニ因ル金錢ノ貸借 一〇六九
●銀行取引ニ於ケル手形割引ノ慣例 ◎一
●手形割引ニ因ル株金拂込ノ適否 六九七
●手形ニ依ル拂込ニ關スル背任行爲 六九八
手形不渡
●不渡手形ニ於ケル銀行一般ノ取扱 四二九
手形償還
●償還請求ニ關スル諸問 一一〇四
●主債務ノ時效消滅ト裏書人ノ償還義務 一〇四八
●他管執達吏ト償還請求通知 ◎二六〇
手形保全
●手形ノ保全手續ニ關スル諸問 一一〇五

手形保全
●保證債務ト保全行爲トノ關係 一一二一
手形保證
●手形保證ニ關スル諸問 一一一九
●讓渡裏書ト保證裏書ノ併合 ◎二三一
●手形上ノ保證債務ト時效 一〇四九
手形復本
●〔フ〕ノ部「複本及謄本」參看
手形補箋
●〔ホ〕ノ部「補箋」〔フ〕ノ部「附箋」參看
手形交換
●手形交換所ノ意義 一一五〇
●手形交換ノ本質 一一五〇
手附金
●賣買保證金ノ性質(一種ノ手附金) 八九〇
手荷物
●手荷物ノ意義 九五一
●手荷物ノ滅失毀損ト鐵道ノ責任 九三五
●〔ミ〕ノ部「身廻品」參看
手代
●番頭手代ニ關スル諸問 五〇七
定款
●定款作成ニ關スル諸問 五四三、六四四
●定款ニ記載ヲ要スル事項 八一八
●株主ノ資格ヲ限定セル定款ノ效力 七〇六
●定款ヲ以テ退社ノ規定ヲ左右シ得ルヤ 五九二
●定款ヲ以テ除名原因ヲ變更シ得ルヤ 五九四
●定款ニ依ル代理資格ノ制限 七五三
●株券ヲ發行セサル旨ノ定款ノ效力 七〇二
●合資會社ト商法及定款ノ適用順序 五五六
●取締役ノ定款違反ト會社ノ責任 ◎九六
●定款ヲ以テスル休職 七六六
定款變更
●合資會社ノ定款變更ニ關スル諸問 五六四

定款變更
●持分讓渡ニ因ル定款變更ノ同意 六三五
●新入社員ノ登記ト定款トノ關係 五五四
●定款ノ變更ト定款自體ノ更正 五六五、六四七、八一二
●入社ト定款ノ變更 △七五九
●株式會社ノ定款變更ニ關スル諸問 八一一
●金錢拂込ト定款ノ變更 六七三
●資本増加ノ決議ト定款變更トノ關係 八一六
定期取引
●定期取引ニ關スル各種ノ商慣習 四三二
●株式定期賣買ノ委託ト時效 八八九
●會社ト定期取引ノ受託行爲 五二二
●確定期取引ニ非サル賣買ト解除ノ方法 八九四
定期預金
●定期預金ト期限前ノ支拂事例 四二七
轉付命令
●運送品ニ對スル轉付命令ト貨物引換證 九四五
●運送品ノ返還請求權ニ對スル轉付命令 九四二
●手形ノ轉付ニ裏書ヲ要スルヤ否 ◎二三〇
電話
●電話擔保ノ金融ニ關スル商慣習 四二七
●電話ノ賣渡擔保ト延期ノ慣習 △八〇九

ト ノ 部

問屋
●問屋營業ニ關スル諸問 九〇九
●代理商ト問屋運送取扱人トノ區別 五一二
投機購買
●投機購買ノ意義 八五二
●「相場」ヲ爲スハ投機購買ナリヤ 八五五
●投機賣却ノ意義 八五六

謄本
●〔フ〕ノ部「複本及謄本」參看
同地拂手形
●本條(四七二)ハ同地拂手形ニモ適用アリヤ 一〇九五
●本條(四九〇)ハ同地拂手形ニモ適用アリヤ 一一一四
匿名組合
●匿名組合ニ關スル諸問 九〇三
特別利益
●特別利益ノ意義及實例 六五二
●報酬ト特別利益トノ差異 六五四
取立裏書
●取立裏書ニ關スル諸問 一〇八四
●裏書禁止手形ト取立裏書 一〇七二
●取立委任ト裏書連續トノ關係 一〇八八
●取立委任ノ解除ト後裏書ノ效力 ◎二四二
取締役
●取締役ニ關スル諸問 六七〇、六七一、七六二、一一二九
●本條(一九三)ニ所謂取締役ノ語義 七九四
●會社ノ役員選任ト附屬的商行爲 八六四
●任期滿了後ノ取締役ト本條(二二六)ノ適用 八二七
●解散後ト總會及取締役等ノ存續 八二七
●取締役ノ責任解除 七九五
●取締役ノ賠償責任ニ關スル特約 ◎一〇〇
●取締役及監査役ノ連帶責任 七九一
●「一時取締役」ハ〔イ〕ノ部參看
●個人資格ノ取締役ニ對スル訴 七九一
取引所
●取引所ノ「客引」ニ關スル商慣習 四三二
●客ノ委託ハ取引所ノ取引ナリヤ 八五六
●取引市場ノ賣買ト商行爲 ◎一二四
●取引所ニ於ケル賣買ト本條(二八七)ノ適用 八九四

取引所
●京都取引所ニ於ケル商慣習　◎四
●取引所ニ於ケル直取引ノ慣習　△一四二七
●取引所ノ證明書交附ニ關スル事例　四三四
●取引所ノ證明書交付ノ請求權ト時效　八八九
●證據金ノ遲延ト堂島ノ商慣習　四三三
●代理ニ關スル株式取引所ノ商慣習　◎一三〇
●〔ナ〕ノ部「仲買人」參看

ナノ部

仲立
●仲立營業ニ關スル諸問　九〇六
仲買人
●取引所仲買人ハ問屋ナリヤ　九一〇
●取引所仲買人ト雙方代理及自約權　九一三
●取引所仲買人ト本條(三一七)ノ介入權　九一三

ニノ部

荷爲替
●荷爲替ニ關スル諸問　一〇五八
荷渡指圖書
●荷渡指圖書ノ性質及效力　九三〇
●荷渡指圖書ノ讓渡ニ關スル慣習　四三一
入社
●社員入社ニ關スル諸問　五八八
●社員入社ノ性質及效力　五六八
●限定相續人ト入社ノ許否　五九四
●個人名義ヲ以テ他社ヘ入社シタル效力　五二八
●新社員ノ入社ト定款變更　六三二
●新社員ノ登記トマ如トノ關係　五五
●舊商法ノ合資會社ト入社手續　六三五

能力
●營業能力ニ關スル諸問　四四五
●〔ム〕ノ部「無限責任能力」參看
●手形ノ行爲能力ニ關スル諸問　一〇三一
●〔カ〕ノ部「會社能力」參看

ハノ部

破産申請
●破産申請ニ關スル諸問　一二四一
●「支拂停止」ハ〔シ〕ノ部參看
破産宣告
●破産宣告ニ關スル諸問　一二四一
破産效力
●破産ノ效力ニ關スル諸問　一二四七
別除權
●別除權ニ關スル諸問　一二五八
破産財團
●破産財團ノ範圍　一二五九
●財團ノ管理及換價ニ關スル諸問　一二六一
●保全處分ニ關スル諸問　一二六〇
破産債權
●債權ノ届出及確定ニ關スル諸問　一二六四
●債權者集會(條文)　一二六八
破産終結
●破産事件ノ管轄ニ關スル諸問　一二四五
●訴訟手續ト破産終結トノ關係　一二七一
●破産宣告ノ地域上ノ效力　一二七四
破産主任官
●主任官ノ認可及破産者ノ意見　一二六四
破産管財人
●破産管財人ノ地位及權限　一二六三
廢業配當
●廢業ニ付テハ〔エ〕ノ部「營業廢止」參看
●〔リ〕ノ部「利益配當」參看

背任行爲
●銀行重役ト背任行爲　七八六
●監査役ノ承認ナキ取締役ノ背任行爲　七八一
●手形割引ニ依ル拂込ニ關スル背任行爲　六九八
●商業使用人ノ背任行爲ト損害賠償　◎一五
●運送品ノ保證渡ト背任罪　九四四

賣買
●〔フ〕ノ部「不法行爲」參看
●〔シ〕ノ部「商慣習」參看　八九〇
●賣買ニ關スル諸問　△一四七五
●假裝賣買ト虛僞登記ノ刑責　七一〇
●權利株ノ賣買ト不法原因ノ給付　◎一二四
●取引市場ノ賣買ト商行爲　八九〇
●賣買保證金ノ性質(一種ノ手附金)　八九七
●賣買物件ノ瑕疵ニ關スル諸問　八九二
●賣買目的物ノ競賣ニ關スル諸問　七一五
●白紙委任狀ニ關スル諸問　◎一七五
●倉庫證券ト白紙委任狀ノ效力　一〇四六
●白紙委任狀ノ眞否不調査ト輕過失
●「委任」ニ付テハ〔イ〕ノ部參看

白地手形
●白地手形ニ關スル諸問　一〇二〇
●白地裏書ニ關スル諸問　一〇七六
●曰地裏書ト所持人ノ補充權　一〇七九
●萬效手形ノ效力　一〇三三
番頭手代
●番頭手代ニ關スル諸問　五〇七

否認權
●否認權ノ行使ニ因ル返還義務ト利率　八七七
引渡
●引渡ニ關スル諸問　八九四、八九五
●見本賣買ノ品質相違ト引渡ノ商慣習　四三一
●目的物引渡前ノ代金請求　◎二八六
●運賃受取前貨物引渡ノ慣習　四二八
●曳船契約ハ運送契約ニ非ス　九二二
●挽船契約ニ關スル諸問　一二三七

フノ部

附箋
●補箋ト附箋トノ差異　一一三二
●寫本又ハ附箋ニノミ限リタル理由　一一三三
不當利得
●商人ノ不當利得ト時效　◎一三八
●商人ノ不當利得ハ商行爲ト爲ルカ　◎一二三
●株式讓渡人ノ不足額辨濟ト不當利得　七四一
●本條(一七六〇)ニ違背スル行爲ト不當利得　七八三
不法行爲
●會社ト不法行爲ノ責任　五七九
●支配人ノ不法行爲ト會社ノ責任　五〇一
●本條(一七六〇)ニ違反スル取引ト不法行爲　七八三
●不履行ト不法行爲トノ競合　九三三
●本條(三三七)ハ不法行爲ニ適用アリヤ　九三三、九四四
●高價品ノ紛失ト不法行爲ノ責任　九三七
●〔ハ〕ノ部「背任行爲」參看
不法原因
●權利株ノ賣買ト不法原因ノ給付　七一〇

不法原因
不可效力
●本條(一七六)違反ノ給付ト不法原因ノ給付　七八三
●不可抗力ノ意義　九五四、一一七七
●運送人ノ責任ト不可抗力　九三二
復本及本謄
●爲替手形ノ復本及謄本ニ關スル諸問　一一三三、一一三四
●拒絕證書ト謄本及ヒ補箋ノ記載　◎二七四
復代理
●〔タ〕ノ部「代理」參看
●取締役選任ノ代理人ト復代理　四九
●支配人選任ノ番頭手代ト復代理　五〇七
●會社復代理人ノ表示方　◎一八
分配
●會社解散ト取締役ノ復代理人ノ代理權　◎八八
●殘餘財產分配ニ關スル諸問　六一六、八二九
●殘餘財產分配ノ制限　六二一

へノ部

辨濟場所
●〔リ〕ノ部「履行場所」參看

ホノ部

ホフマン保險
●將來ノ損害額ト「ホフマン」式計算法　△一二四九ノ一三八
●保險ニ關スル諸問　九七〇
●本條(二六四)ニ所謂保險ノ意義　八六一
●運送保險ニ關スル諸問　九八三
●生命保險ニ關スル諸問　九八四
●海上保險ニ關スル諸問　一一九四
●株式會社ト相互保險會社トノ差異　九八〇
●不定價保險ノ效力　一一九六
保險約款
●保險約款ニ關スル諸問　九七〇、九八四、九九〇、九八二
●保管者及所有者ノ保險ノ併立及效力　一〇一六
●自殺ノ場合モ保險金ヲ支拂フ契約　九七一
保險證券
●保險契約ノ成立ト保險證券　九八三
●保險證券ノ例文ナリヤ否ヤノ解釋　九八九
●生命保險ノ告知義務ニ關スル諸問　九七四
保險告知義務
●保險價額ノ過當ト塡補額減少ノ方法　九七二
保險價額
●過當ナル保險價額協定ノ效力　九八三
●運送保險ト保險價額　九九〇
保險金增額
●保險金額ノ增額ト告知義務ノ存否　九八五
●保險金額ノ增額ハ別個ノ新契約ナリヤ　一〇一五
●保險受取人ニ關スル諸問　九八八
保險金受取人
●保險金受取人ノ指定又ハ變更時期　九八九
●保險金受取人ノ指定變更ノ對抗要件(條文)　九七六
保險金讓渡
●保險契約ニ於ケル未必ノ權利讓渡　◎一八二
●保險金讓渡ノ效力　九七八
●保險金ト物上代位　一〇一六、一〇一七
保險金支拂
●生命保險金ノ支拂ニ關スル諸問　九八一
●建物賣却後ノ火災ト保險金請求權　◎一七七
●保險會社ノ免許取消ト保險金支拂　◎一七九、九八九
●一部保險ト保險金ノ請求　八七四
●第三者ノ保險金請求權ノ性質　◎八九
●商行爲ニ因ル債務ノ保證ト連帶
●會社取締役ノ保證契約ノ效力
保證
●支配人ノ權限濫用ニ因ル保證契約　五〇一
●銀行支配人ノ普通保證ノ效力　四九七
●清算會社ノ債務ノ保證人ノ責任　◎三〇
●商業使用人ノ身元保證ト商行爲　八六四
●「手形保證」ハ〔テ〕ノ部參看
補箋
●補箋ニ關スル諸問　一一三二
●小切手ノ支拂拒絕ト補箋ノ記載　◎二九六
●補箋ニ記載セル支拂地ノ效力　◎二二四
法定準備金發起人
●法定準備金ニ關スル諸問　七九七、七九八
●發起人ニ關スル諸問　六三八
●發起人ノ責任ニ關スル諸問　六七三、六八六、六八九
●發起人ト設立無效ノ主張　八三三
●發起人ハ一人ニテモ可也　八三八
本法ニ規定ナキ
●本法ニ規定ナキモノノ例　四二五、一一〇九

マノ部

滿期日
●滿期日ニ關スル諸問　一〇五七、一〇六六
●一覽拂手形ノ滿期日　一〇六七
●銀行ノ休日ト手形ノ滿期日　八八五
●滿期日後ノ裏書ニ關スル諸問　一〇七九
滿期日後ノ裏書
●滿期後ノ裏書ト被裏書人ノ惡意　一〇四五
●「後裏書」ハ〔ア〕ノ部參看

ミノ部

身元保證
●商業使用人ノ身元保證ト商行爲　八六四
身廻品
●旅客ノ身廻品ニ對シテ責任アリヤ　九五一
●〔テ〕ノ部「手荷物」參看
未成年者
●營業未成年者ノ獨立　△七〇一
●「獨立人ト同一ノ能力」ノ意義　△七一三
●本條(六條)ノ許可ト法律行爲同意トノ別　四四六
●未成年者又ハ妻ト監査役　四四七
●親權者ノ商行爲ト親族會同意　四四八
民事會社
●民事會社ニ關スル諸問　五二三
●民事會社(營利法人)ト本條　五二六

ムノ部

無記名株式
●無記名株式ニ關スル諸問　七四六
●無記名株式ト讓渡制限ノ適否　七〇八
●無記名株式ノ讓渡ト對抗條件　七一五
●無記名株券發行ノ要件　七四六
●特別法ニ依ル無記名株券發行ノ禁止　七四七
●無記名株主ノ權利行使ト株券ノ供託(條文)　七四七
●無記名株式ト通知事項ノ公告　八二五
無記名手形
●無記名手形ニ關スル諸問　一〇六三、一二三〇
●白地裏書ト無記名式手形ノ差異　一〇七六
●無記名式手形ト裏書　一〇七〇
●無記名手形ノ裏書ト連續　一〇八八
●無記名手形ト本條(四四一)ノ適用　一〇四三

無限責任能力
●禁治産者ト無限責任能力　四四七、五九四
●民事上ノ公益法人ト無限責任能力　五二八
●會社ノ無限責任社員ト獨立ノ商人　四三九
●會社ノ通知及催告ト株主ノ無能力　七七六
●無能力者ノ裏書取消ノ效力　◎二〇六
●無能力ノ場合ト本條(一四二)ノ適用　六八五
●無能力者ノ行爲ナリヤ否ノ擧證　七七六
●買主ノ逃亡又ハ無能力ト催告要否　八九三
●自稱社員ノ行爲ハ無權代理也　五八九
●無權代理人ノ手形行爲ノ效力　一〇二六

無能力

免許
●會社ノ設立免許ト營業免許トノ別　五四二
●營業免許ト登記手續トノ關係　五四三
●保險會社ノ免許取消ト保險金ノ支拂　◎一七七
●免許狀ノ返納ト會社ノ解散　◎一〇八
●〔ト〕ノ部「特約」參看

無權代理

免責特約

申込
●商取引ニ關スル諸問　八七一
●申込ト申込ノ誘引トノ別　△一四六七
●交叉申込ノ意義　△一四六八
●交叉申込ト契約ノ成立及其時期　△一四六八
●對話者ニ對スル申込ノ取消　△一二一一
●對話者ニ對スル申込ノ效力消滅時期　△一二一〇

申込取消

目的外行爲
●合名會社ノ目的外行爲ニ關スル諸問　五六六

目的物檢査
●買主ノ目的物檢査ニ關スル諸問　八九四、一二二四

目論見書
●目論見書ノ性質及不實記載ノ責任　八五〇

持分
●社員ノ持分ニ關スル諸問　五九六
●無限責任社員ノ持分讓渡ノ要件　六三五
●持分移轉ニ關スル諸問　五六九、五九三、六三五
●持分讓渡ニ因ル定款變更ノ同意　六三五
●持分全部ノ讓渡ト退社　五九三
●有限責任社員ノ持分ノ賣入　六三五
●持分拂戻請求權ト入社出資トノ混同　△一二〇九

戻手形
●戻手形ニ關スル諸問　一一一七
●戻裏書ニ關スル諸問　一〇七二
●約束手形ニ關スル諸問　一一三六

約束手形
●約束手形小切手ニハ寢本ヲ認メス　一一三四
●約束手形ト被保證人ノ不明示　一一二三
●約束手形ニ對スル一部支拂　◎二五五
●已ムコトヲ得サル事由ノ意義　六〇六
●退社ノ止ムヘカラサル事由ノ例　五九二

已ムヲ得サル

融通手形
●融通手形ト裏書讓渡ノ效力　二三一

有價證券
●〔キ〕ノ部「金融手形」參看　八五二
●有價證券ニ關スル諸問

有價證券
●本條(二八一)ニ謂フ有價證券ノ例　八八三
●記名株券ト本條ノ有價證券　八八四
●有價證券ト善意取得者ノ權利　八八四
●有價證券ノ隔地賣買ト商慣習　四三〇
●商品切手ト無盡業法ノ有償證券　八八五
有償
●有償取得ノ意義　八五二
●商人ノ行爲ト有償ノ原則　◎一三三
有限責任
●有限責任ノ種類　六三二
●額面超過額ト株主有限責任トノ關係　六九四
優先株
●優先株ニ關スル諸問　八一七
優先權
●留置物ノ競賣權及先取權　五一九
●供託株券ト會社ノ優先權若ハ留置權　七六八
●優先株主ノ優先權ノ實質　八一八
●商事留置權ト優先權　八八六
●運輸ノ先取特權　九四七
優先利息
●倉庫營業者ノ先取特權　九六五
●建設利息ト優先利息及補給利子　八〇一
郵便物
●郵便物ノ遞送ト商法上ノ運送契約　九二一
●幼者ニ宛タル郵便物着否ノ認定　一〇一三
●書留郵便物ノ內容推定　◎六八
●書留郵便ニ依ル通知ノ證力　一二〇九

ヨノ部

預金
●「預金」〔ア〕ノ部參

豫備支拂人
●豫備支拂人ニ關スル諸問　一〇六三
●豫備支拂人ノ引受ト擔保ノ失效　一〇九八
●參加引受人又ハ豫備支拂人アル場合ノ償還請求手續　一一二六
●銀行支配人ト與信行爲ノ實例　四九七
●讓渡制限ノ不知ト要素ノ錯誤　七〇七
●株式賣買ト要素ノ錯誤　△八一六
●商品ノ一手販賣契約ト要素ノ錯誤　◎一四二
●保險契約ト詐欺及錯誤　九七五、九九三
●生命保險ト年齡ノ錯誤　九九七
●身長ノ相違ト要素ノ錯誤　九九七
●代理人ノ錯誤ト重大ナル過失　△八一七
●手形行爲ト錯誤トノ關係　一〇四〇
●倉庫證券ト要因證券　九五八
●傭船契約ニ關スル諸問　一一七二、一一七八
●傭船契約ト「ロイド」等級ノ爭　一一七〇
●傭船契約ノ代理ト仲裁契約ノ締結權　八六九
●傭船料ノ立換支拂ヲ委任スル行爲ノ性質　◎一二六

與信行爲要素ノ錯誤

要因證券

傭船契約

リノ部

利益配當
●利益配當ニ關スル諸問　五九〇、七〇九、七九七、七九九
●株式讓渡ト利益配當請求權　七一一
●清算會社ニ利益配當ナルモノアリヤ　八二九
●損失塡補前ノ利益配當ト債權者　九〇五

利息利率
●商行爲債權ノ利率ニ關スル諸問八七五、八七六、一二一三
●「建設利息」ハ〔ケ〕ノ部參看
●失權株主ト延滯利子ノ支拂義務　◎七三七
●交互計算ノ殘額ト重利　九〇三
●荷爲替ノ利息ト商慣習　四三二
履行場所
●履行場所ニ關スル諸問　八七四
●賃入證券ノ債務ト辨濟ノ場所〔條文〕　九六四
●裏書人ノ償還義務履行地　二六五
履行期
●履行期ニ關スル諸問　八九四
●荷爲替ト債務履行ノ順序　一〇六〇
履行不能
●履行不能ノ意義及實例　△一二三三
●傭船契約ノ履行不能又ハ期間徒過　△一二三四
留置權
●商事留置權ニ關スル諸問　八八六
●代理商ノ留置權ニ關スル諸問　五一八
●記名株式ト留置權　◎九〇
●供託株券ト會社ノ優先權若ハ留置權　七六八
●運送取扱人ト留置權　九一八
●鐵道院ト運送品ノ留置權有無　九四七
流質
●流質ニ關スル諸問　八七八
旅館
●旅館內ニ於ケル領得物ノ性質　九五八
●旅客ノ盜難ト旅館ノ責任　◎一七一
●旅店ト旅客トノ關係ノ終始　九五三
旅客運送
●旅客運送ニ關スル諸問　九四七

レノ部

連帶
●商行爲債務ノ連帶ニ關スル諸問　八七二
●社員ノ連帶責任ニ關スル諸問　五八三
●持分拂戻ト殘存社員ノ連帶有無　五九七
●定款ニ於ケル「連帶債券」ノ解釋　五四八
●業務擔當社員ノ連帶責任ト求償權　六三一
◎會社不成立ノ場合ト本條（一四二ノ三）ノ適用　六九一
●任務ヲ怠リタル發起人ノミノ連帶責任　六八七
●發起人ト連帶債務ノ混同　△一一三〇
●違約金等ニモ連帶責任アリヤ　七〇一
●運送人ト運送取扱人間ノ連帶有無　九三八

ワノ部

割合運賃
●割合運賃ニ關スル諸問　一一七七

判決總攬

續商法

第一編　總則

第一章　法例

第一條

商事ニ關シ本法ニ規定ナキモノニ付テハ商慣習法ヲ適用シ商慣習法ナキトキハ民法ヲ適用ス

◉商ノ概念

一　商トハ商法若クハ商特別法ニ於テ商行爲ナリトシテ定メタル事項ニ伴フ法律現象ヲ實體トスル普遍的概念ニシテ同時ニ斯ル實體ヲ包括的ニ表示スル標語タル性質ヲ有スルモノトス（學說、評論九卷商法七八頁）

二　（右ノ批評）商ノ概念ヲ適確ニ把捉スルノ困難ナルハ敢テ多言ヲ須キス從テ近來ノ學者ハ寧ロ其必要ヲ認メサルヨリシテ進ンテ論定ヲ避クルヲ常トス而モ論者ノ高見ハ比較的能ク其本質ヲ釋明セルモノナリト信ス但タ疑ヲ容ル可キハ商ハ單ニ普遍的概念ニ止マルヤ否ヤ各商ノ商行爲ニ伴フ各箇ノ法律現象カ經濟上商ナリト觀念シ得ルカ如ク法律學上（法典解釋上）亦商ノ概念中ニ包含セラレサルヤ否ヤ之ナリ又論者ハ商ヲ以テ標語タル性質ヲ有ストノ文詞ヲ用ヒテ之ヲ說明セルモ法律解釋ノ用意トシテハ其意義漠然タルモノアル可シト信ス（學說、同上八三頁）

三　商トハ貨物ノ轉換ノ媒介ヲ目的トスル行爲ヲ謂フトスルハ多數ノ學者ノ一致スル所ナリ抑モ商ノ意義ヲ貨物轉換ノ媒介行爲ニ限局セントスルハ原始的ノ思想ナリ上古未開ノ時代ニ於テ貨物轉換ノ媒介行爲カ商ノ濫觴ヲ爲セシコトハ爭フヘカラサル事實ナルヘシト雖モ之ヲ以テ今日ニ於ケル商ノ觀念ヲ律セントスルハ舟ニ刻シテ墮劍ヲ求ムルノ亞流タルヲ免レス又學者或ハ商ヲ以テ營利行爲トスル者アリ或ハ商ハ營業ナリト言フ者アリ又商ハ貨物ノ形ヲ變セスシテ之ヲ轉換スルモノナリト謂フ說及商ニハ商品ヲ一地ヨリ他地ニ移轉スルコトヲ要スト謂フ說アリト雖モ之ヲ要スルニ從來學者カ商ノ意義又ハ屬性トシテ論述スル所ハ一モ首肯スルニ足ルモノナシ各國商法ハ概括的ニ商行爲ノ意義ヲ定ムルノ困難ヲ遊ケ之ヲ列擧スルヲ常トス故ニ成法ノ解釋トシテハ商行爲又ハ商人ノ範圍如何ニ付キ疑ヲ存スルモノ少ナキヲ以テ之ニ適合スヘキ概括的ノ定義ヲ下スハ假シ不能ニ非ストスルモ所謂勞アリテ功ナキモノニ近カランカ（學說、總覽商法總則一頁）

◉商事ノ意義

一　商事トハ狹義ノ商法及商特別法ニ規定セル事項ヲ實體トスル概念ニシテ同時ニ斯ル事項ヲ包括的ニ表示スル標語タル性質ヲ有スルモノトス（學說、評論九卷商法二〇九頁）

二　商事トハ商行爲其他商事法ニ定メタル一切ノ法律事項ヲ指スト言フヲ以テ滿足セントス（學說、總覽商法總則二八頁一三）

三　商事トハ商ニ關スル事項ノ意義ニシテ商業其主格目的ニ關スル法律上ノ事項ナリト云フヲ以テ滿足セムトス（學說、同上同頁一五）

四　商法ノ適用アル事項ハ之ヲ商事ト謂フ而シテ何カ商事ナルヤ即チ商法ハ如何ナル事項ニ適用アリヤハ商法各規定ノ解釋問題ニシテ玆ニ一般的ニ述フルコトヲ得サルノミナラス又之ヲ述フルノ必要ナシ要スルニ商事ハ其實質ヨリ謂ヘハ商ニ關スル法律事實ナリト謂フ事ヲ得（學說、同上同頁一七）

五　商ノ概念（本條別項）

◉商法ノ解釋

一　商法ハ民法ニ對スル例外法ニアラサルカ故ニ其規定ノ解釋ヲ爲スニ當リテハ例外規定解釋ノ如ク嚴格ニ法文ノ字句ヲ解釋シ苟モ明文ナキトキハ直チニ民法ノ一般規定ニ從ハントスルカ如キコトアルヘカラス解釋ノ許ス範圍ニ於テ法文ノ精神ヲ汲ミ民法ニ優先セシム（學說、總覽商法總則三一頁四二）

二　商法ハ民法ニ對スル特別法ニシテ例外法ニ非ス故ニ其解釋方法亦普通ノ原理ニ準據スヘク必スシモ狹ク解スヘキニ非ス從テ總令直接ノ規定ナシトスルモ苟モ或規定ノ解釋ヨリ生スル當然ノ結論ハ即チ明文アルモノト謂ハサルヘカラス（學說、評論八卷商法八一二頁ノ六）

三　商法ノ解釋ニ付テハ一般解釋學ニ於ケル方法ニ依ルノ外特ニ商法ニ關スル特別ナル解釋方法ナルモノ存在セス所謂立法解釋裁判解釋文理解釋條理解釋沿革的解釋等皆之ヲ商法ノ解釋ニ付キ用フルコトヲ得ヘキナリ唯注意スヘキハ深ク商取引ノ實際ニ著眼シテ其解釋ヲ爲スコトヲ要ス文理ノ末ニ拘泥シテ商取引ノ實情ヲ顧ミサルカ如キハ商事法規ノ適用ニ付テハ最モ注意スヘキコトナリトス（學說、總覽商法總則三一頁四四）

◉本條規定ノ性質

此規定カ强行的規定ナリヤ否ヤハ豫メ注意ヲ要スル問題タリ余ハ商法中ノ强行的規定ニ付テハ特別ノ意思表示ヲ以テ此原則ヲ左右スルコトヲ得サルト同時ニ商法中ノ隨意的規定ニ付テハ特別ノ意思表示ニ依リテ此原則ヲ覆ヘスコトヲ得ルモノト信ス故ニ此規定ヲ强行的規定ナリト斷スルモ中ラス隨意的規定ナリト論スルモ中ラス否寧ロ一概ニ斷下スヘキ問題ニ非スト謂フヘキナリ（學說、總覽商法總則二七頁九）

◉本條ニ所謂「本法」ノ意義

一　本條ニ本法トハ商法典ノ義ナレトモ其附屬法令ハ商法ト相並テ適用アルヘキコトハ論ヲ俟タス（學說、總覽商法總則三〇頁三五）

二　商事附屬法令ヲ列擧スレハ商法施行法（明治三二年法律四九號）小商人ノ範圍ニ關スル件（明治三二年勅令二七一號）商法五二二條ニ依ル書類ノ件（明治三一年五月遞信省令一九號）湖川港灣及ヒ沿岸小航海ノ件（明治三二年五月遞信省令二〇號）商法中署名スヘキ場合ニ關スル件（明治三二年一七號）商法中改正法律附則（明治四四年勅令二九號）改正商法ニ依ル手形交換所指定ノ件（明治四四年司法省令二四號）等ナリ（學說、同上三一頁四一）

三　補充法令トハ商法典ノ適用上假令之ヲ缺クモ妨ケナシト雖モ商法典中ノ規定ノミニテハ特別商事ニ對シ不充分ナルヲ以テ特ニ制定セラレタル諸法令ニシテ銀行法令鐵道法令取引所法令保險法令擔保附社債信託法令等之ニ屬ス（學說、同上三〇頁三六）

◉商事ニ適用スル法規ノ順序

一　今一般ニ商事ニ適用スヘキ法規ノ順序ヲ述フレハ下ノ如シ（一）商事ニ關スル特別法令（二）商法及之ニ附屬セル法令（三）商慣習法（四）民法其他是ナリ（學說、總覽商法總則四四頁一二二）

二　商法ハ民法ニ對シテハ特別法ナルノ故ヲ以テ之ニ先チテ適用セラレ商慣習法ニ對シテハ成文法ナルノ故ヲ以テ又之ニ先チテ適用セラル唯商法自身カ特別ノ事項ニ付キ商慣習法又ハ民法ノ規定ニ依ルヘキコトヲ定ムル場合ハ其例外タリ而シテ此順序ハ商法ノ規定中任意法タルト命令法タルトヲ分タス又明カニ揭ケラレタル法文タルト法文ノ解釋上當然生スル論理上ノ決論タルトヲ問ハサルナリ（學說、同上同頁一二五）

三　商法ノ外ニ之ヲ施行スル爲メニ制定セラレタル附屬法令アリ之ハ商法ト相並ンテ適用セラル（學說、同上四六頁一三八）

四　商施法二條ニ依リ商事ニ關スル命令カ商法ニ先チテ適用セラルルハ其命令カ商法施行前ニ存セシ場合ニ限ル故ニ商法施行後ニ在リテハ命令ヲ以テ商法ナル法律ノ規定ヲ變更スルヲ得サルハ勿論ナリ但シ緊急勅令及ヒ法律ノ委任ニ基ク命令ニ於テ商法ノ規定ト異ナリタル規定アル場合ハ格別ナリ（學說、同頁一四二）

五　命令カ法律ニ優先スルコトヲ得ストノ原則ニ對シ一ノ例外トモ云フヘキハ商法二條ノ規定ニ該當スル命令是ナリ即チ公法人ノ商行爲ニ付テハ別段ノ命令アルトキハ商法ヲ適用セサルナリ（學說、同上四七頁一四五）

六　玆ニ所謂民法ハ民事特別法ハ勿論民事ニ關スル慣習法ヲモ包含スルモノナリ其適用ノ順序ハ民事特別法、民法、民事慣習法ノ順序ニ依ル（學說、同上五一頁一七二）

七　海商法ト船舶管理令トノ適用順位（續五三八條）

八　商事賣買ノ契約解除期間（民法ニ從フ）（一四七頁）

◉民法四三條ハ商事會社ニ適用アリヤ（續四二條）

◉本法ニ規定ナキモノノ例

記名株式ト無記名株式トハ法律ノ規定上劃然タル區別存スルモノニシテ記名株式ヲ表彰スル株券ニ白紙委任狀ヲ添附シタレハトテ其性質ヲ變スルモノニ非サルハ勿論其適用法則ヲ異ニスルモノニ非サルコト民法第八六條第三項商法第一五五條ノ二等ニ徵シテ明カナルヲ以テ本條ニ所謂本法ニ規定ナキモノニ該當セサルハ勿論法例第二條ニ所謂法令ノ規定ニヨリ認メタルモノ及ヒ法令ニ規定ナキ事項ニ關スルモノニモ該當セス（大阪控七年評論七卷商法五〇〇頁）

◉指圖債權ニ關スル民法規定ノ適用（續四四〇條）

◉匿名組合ト契約解除ノ準據法（續三〇一條）

◉發起團體ノ性質（續一一九條）

◉商慣習法ト事實タル商慣習トノ別

法タル慣習ト事實タル慣習トハ之ヲ區別スルコトヲ要ス事實タル慣習ニ過キサルモノハ唯當事者カ之ニ從フノ意思アリト認ムヘキ

トキニノミ之ニ依ルヘキモノナリ(民九二條)隨テ此兩者ノ間ニハ次ノ差異ヲ生ス(一)事實タル慣習ハ當事者カ之ニ依ルノ意思ヲ認メ得ヘキトキニノミ意思ノ内容トシテ其效力ヲ生スルニ止マルモ商慣習法ハ法トシテ當然其適用アリ當事者カ之ニ依ルノ意思アリタルト否トヲ問フコトナシ(二)事實タル慣習ハ商法ノ强行規定ト相反スルトキニハ之ニ依ルコトヲ得サルヤ勿論ナリト雖モ任意規定ニ對シテハ之ニ違反スルトキト雖モ尙ホ其慣習ニ從フコトヲ得然レトモ法タル慣習ハ商法ノ規定ニ反シテ成立スルノ餘地ナク其規定ノ强行的規定ナルト任意的規定ナルトニ由リ差異ナシ(三)事實タル慣習ハ裁判所之ヲ認メサルモ事實認定ノ問題タルニ止マルニ反シ法タル慣習ニ違反シテ裁判スルトキハ法律ノ適用ヲ謬リタルモノトシテ上告ノ理由トナル(學說、總覽商法總則三八頁九一)

◉事實タル商慣習ト法律規則(一頁)(商法改正前ノ判例)

◉商慣習法ト上告審ノ判斷(民訴三六一自)

◉慣習法又ハ商慣習ト職權適用(刑訴七三頁)

◉本條(九二條)ニ所謂慣習ノ意義(續民法七九八頁)

◉慣習ノ存否ニ關スル判斷(民訴二〇六頁)

◉慣習ノ存在ヲ認ムル判決說示(民訴二三三頁)

◉商慣習法ハ成文法ヲ改廢シ得ルヤ

一　慣習法ノ效力ニ關シテハ我國法ハ法例二條ニ「公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反セサル慣習ハ法令ノ規定ニ依リテ認メタルモノ及ヒ法令ニ規定ナキ事項ニ關スルモノニ限リ法律ト同一ノ效力ヲ有ス」トノ規定ニヨリ慣習法ハ單ニ法令ニ規定ナキ事項ニ關シテ補充力ヲ有スルノミニシテ啻ニ成文ノ法律ニ對シテ變更力ヲ有セサルニ止マラス命令ニ對シテモ仍ホ變更力ヲ有スルコトヲ得ス(學說、總覽商法總則三九頁九四)

二　商慣習法ニ付テハ法例二條及本條ノ規定ニ依リ民法ニ對シテハ違反效ヲ有シ商法ニ對シテハ補充的效力ヲ有スルモノナリ(學說、同上同頁九七)

三　商慣習法カ民法ニ先チ適用セラルルハ商慣習法ハ商事ニ特別ナル點ニ於テ民法ニ對シ特別法ノ地位ニ立ツカ爲メナリ然レトモ注意スヘキハ商慣習法ニシテ民法ノ規定ニ先チ適用セラルルニハ民法ノ規定カ任意的規定ナル場合ナルコト是ナリ(學說、同上四一頁一〇四)

◉地方ノ商慣習法ト其適用

一　一地方ニ限ラルル商慣習法ナルモノアリ得ルヤ否ヤノ問題ヲ生ス今這般ノ問題ヲ詳述スルノ遑ナシト雖モ余ハ此ノ如キ商慣習法アリ得ルコトヲ斷定セント欲ス何トナレハ一國ノ法ハ必スシモ適用上全國ニ通セサルヘカラストスヘキモノニ非サレハナリ(學說、總覽商法總則四三頁一一六)

二　地方的商慣習アル場合ニ於テ法律行爲ノ當事者ノ一方カ其地方ニ在リテ他ノ一方カ其地方ニ在ラサリシトキハ其地方的商慣習法ハ如何ニ適用セラルヘキカ余ハ此ノ如キ場合ニ於テハ商慣習法ヲ適用スヘキニ非スト解セント欲ス蓋シ法律ハ總テ之カ適用ヲ受クヘキ當事者ニ共通スル性質ヲ有スヘキモノナレハナリ(學說、同上同頁一一七頁)

◉商法ノ規定ニ反スル商慣習(地方)ノ效力(一頁)

◉本條ト民訴二一九條トノ關係

民訴法二一九條ハ商慣習ノ證明ヲ要スル旨ヲ明示スルモ之ヲ以テ商慣習法ノ效力ヲ擧證ニ係ラシメ又ハ裁判所ニ商慣習法ヲ調査スルト否トノ自由ヲ與ヘタルモノト解スルハ斷シテ不可ナリ元來過去ノ時代ニ在リテハ訴訟上慣習ヲ事實トシテ待遇シタル形跡アリタルト雖モ是レ一ニハ慣習法ノ性質ヲ誤解シ二ニハ慣習法ト事實タル慣習トヲ區別スル困難ヲ感シタルニ職由ス固ヨリ今日私法上ノ思想トハ相容レサルナリ(學說、總覽商法總則四二頁一一四)

◉商慣習ニ關スル各種ノ判例

◉營業讓渡ニ關スル商慣習(三頁)

◉出張所主任ノ權限ト大阪市ノ慣習(三頁)

◉店判ノ用途ト一般ノ慣行(三三二頁)

◉株式會社ノ設立費用ニ關スル商慣習(一頁)

◉下宿料支拂ニ關スル慣習(民法二三頁)

◉仲立業ニ於ケル立替金ノ慣習(一五〇頁)

◉質物ノ代理占有ヲ爲サシムル商慣習(三頁)

◉辨濟充當ノ規定ニ反スル商慣習(右ノ内ニアリ)

◉航海中ノ船舶ノ引渡ト慣習(續民法一一八三頁)

◉大阪神戸ト船舶引渡地ノ商慣習(續民法一一八三頁)

◉船舶ノ引揚委託ト必要費償還ノ慣習(續民法一二四九ノ七一頁)

◉內地人ト臺灣人間ノ商事上ニ於ケル訴訟ノ慣習(五頁)

◉擧證ヲ要セサル顯著ナル事實(民訴二一一八條二〇四頁)

◉銀行ノ預リ金品ト債務履行地ノ慣習

銀行ノ預リ金品ニ關スル債務ノ履行ハ銀行ノ所在地ニ於テ之ヲ爲スコトハ一般ニ行ハルル商慣習ナリ(東京地三六年法一六四號一二頁)

◉定期預金ト期限前ノ支拂事例

一　銀行業者カ期限前定期預金ノ拂渡請求ニ應スル(利率ヲ當座預金ニ低下シテ)事例アリトスルモ畢竟預金者ノ便宜ヲ重ンシ自己ノ當然主張シ得ヘキ期限ノ利益ヲ拋棄シタルニ止マルモノト解スヘク之レカ爲メニ期限付寄託契約タルノ性質ヲ變更スルモノニアラス(大阪控五年法一一〇六號二四頁評論五卷商法二四六頁)

二　類題、三八六頁、民法四四三頁、續民法八七五頁)

◉通帳持參者ニ支拂フヘキ商慣習

一　一般銀行取引ニ於テハ預金通帳及通帳ニ押捺セル印鑑ト同一ノ印章ヲ持參シテ預金ノ拂戻ヲ求ムル者アルトキハ預金ヲ受ケタル銀行カ其通帳及印章ノ竊取セラレタルモノナルコトヲ知リ居ル場合ノ外其者ニ該預金ノ拂戻ヲ受クヘキ權限アルモノト看做ス商慣習存在スルモノトス(東京地八年評論八卷商法六七一頁同九卷商法一〇五頁)

二　通帳持參者ト辨濟受領ノ權限(續民法一二四九ノ七九頁)

三　通帳持參者ニ支拂フヘキ商慣習(續民法一二四九ノ七九頁)

◉僞造手形ト銀行業者間ノ商慣習(二〇三頁)

◉銀行取引ニ於ケル手形割引ノ慣例(一頁)

◉電話擔保ノ金融ニ關スル商慣習

電話加入權ヲ擔保トシテ金融ヲ爲ス場合ニハ特ニ惡意ナル人又ハ信用アル人ニテ特ニ名義ヲ變更セサルコトヲ依賴セラレタルトキノ外必ス加入名義者ノ名義ヲ變更シタル上貸金ヲ爲スコトハ電話加入權賣買業者間ノ商慣習ナリトス（東京地六年法一二二八號二二頁）

◉電話ノ賣渡擔保ト延期ノ慣習（續民法八〇九頁）

◉運送ニ關スル各種ノ商慣習

◉東北地方ニ於ケル運送上ノ慣習（五頁）

◉薪炭等ノ物件運送ニ關スル商慣習（五頁）

◉東京市ニ於ケル運送業者間ノ慣習（五頁）

◉陸揚賃支拂ニ關スル横濱ノ慣習（一五三頁）

◉「ペード」ナル押印ト支那ノ慣習（五頁）

◉運賃受取前貨物引渡ノ慣習

一　東京市ニ於ケル運送業者間ノ慣習（五頁）

二　〔右一ノ批評〕本件ハ原告カ被告ノ委託ヲ受ケテ運送ヲ爲シ鐵道院ヘ支拂フヘキ運賃ハ原告カ立替支拂ヲ爲シテ貨物ヲ荷受人ニ交付シ偖テ運賃ノ支拂ヲ求メタル所荷受人ハ運賃ノ計算カ違フ之レハ被告トノ間ニ運賃ノ契約カアルモノ故其割合テナクハ支拂ハ出來ヌト云ヒテ之ヲ拒ミタルニヨリ原告ハ荷受人ト被告トノ契約ニ關セス自己ト被告トノ運賃契約ニヨリ被告ニ其支拂ヲ求メタルモノニテ此場合ニハ假令運賃先拂ノ指定アリトスルモ被告ハ支拂ヲ爲スヘキモノナリト說明セルモノニテ至當ノ見解ト信ス（學說、評論一卷商法一四四頁）

三　〔右一ノ二審〕運送業者ハ信用アル荷受人ニ對シテハ運賃受取前其貨物ヲ引渡シ後運賃ヲ請求スルカ如キ慣習モ亦存スルモノトス（東京控二年評論二卷商法三五三頁）

◉古鐵屑運送ト減量無責任ノ商慣習

包裝ノ完全ナラサル叺入及ヒ數ノ明白ナラサル「バラ」ノ古鐵屑ノ運送ニ付テハ其運送中減失シタル數量カ全數量ノ百分ノ三ヲ超エサル限リ運送人ニ之カ賠償ノ責任ナキコトハ一般ノ商慣習ナリトス（東京控七年評論七卷商法二四七頁法一四四五號一七頁）

◉代理店ニ於ケル保險金支拂ノ商慣習

一　生命保險契約ニ關シ保險金支拂ニ付キ保險會社ノ代理店アル場合ニハ其代理店ニ於テ支拂ヲ爲スヘキ商慣習ノ存在スルモノトス（大阪控七年法一三九九號二四頁）

二　保險約款ニ「保險金又ハ拂戻金ハ會社ノ本店ニ於テ保險證券ト引換ニ之ヲ支拂フヘシ」トノ記載アルモ右ハ生命保險會社カ保險約款トシテ形式上揭記スル例文タルニ過キスシテ代理店ノ手ヲ經テ申込ヲ受ケ生命保險契約ヲ締結シタル場合ニハ保險金ハ總テ其代理店ノ手ヲ經テ同店舗ニ於テ支拂ヲ爲スコトハ一般生命保險會社ノ慣行ナリトス（大津區七年評論七卷商法二六九頁法一三九四號二四頁）

三　特別ノ事情若クハ特別ノ意思表示ナキ限リ保險金支拂ニ付キ保險會社ノ代理店アル場合ニ其代理店ニ於テ支拂ヲ爲スヘキ商慣習アル場合ニ於テハ契約ノ當事者雙方共ニ普通保險約款ニ保險金ハ會社ノ本店ニ於テ之ヲ支拂フヘシトノ條項アルモ寧ロ之ニ依ラス該慣習ニ依ルノ意思ヲ以テ保險契約ヲ締結セシモノト認ムルヲ妥當トス（高松地六年評論六卷商法六二二頁）

◉保險契約ノ成否ニ關スル慣習存否（續四二七條）

◉保險業者間ノ慣習ト適用範圍（續四二九條）

◉會社ノ手形振出上斯ル慣習ナシ

專務取締役カ自由ニ社長名義ヲ用ヒ社長印ヲ押捺シテ手形ヲ發行シ得ル慣習ハ認メ難キヲ以テ專務取締役カ社長ノ承諾ヲ得スシテ社長ノ名義ヲ用ヒ振出シタル約束手形ハ社長ノ振出シタルモノト認ムルヲ得サルモノトス（東京控三年評論三卷商法一八五頁）

◉商法ト異ナル裏書慣習ノ效力

預證券質入證券ノ讓渡ハ第三六五條ニ依リ反對ノ意思表示アラサル限リハ裏書ニ依リ之ヲ讓渡シ得ルモ其裏書ハ必スヤ四五七條所定ノ形式ニ準由スルニ非サレハ其讓渡ハ有效ニ非ス而シテ裏書ニ關スル商法ノ規定ハ公益規定ナルヲ以テ之ニ異ル慣習ノ適用ハ絕對ニ許容セサルモノトス（大阪控四二年法五四五號一三頁）

◉拒絕證書ノ免除ト大阪市ノ慣習（二六三頁）

◉不渡手形ニ於ケル銀行一般ノ取扱

約束手形ノ支拂場所ト定メラレタル銀行カ手形交換所ヨリ該手形ヲ受取リタルニ振出人ノ預金不足ナルトキハ不渡ノ附箋ヲ附シ之ヲ交換所ニ提出シタル銀行ニ返還シ得ヘキモ銀行業者トシテ斯ノ如キ場合ニ振出人ニ照會シテ入金セシメ以テ不渡處分ヲ止メ若シ振出人遠方ナルトキハ附近ノ裏書人ニ交涉シテ支拂ヲ爲サシメ不渡ニセサル取計ヒヲ爲スコト往々アリ又提出銀行ハ滿期日午後三時頃迄ニ手形カ自行ニ戻リ來ラサルトキハ支拂ノ濟ミタルモノトシテ其旨記帳スルコト亦銀行業者間ノ一般取扱ナリ故ニカカル場合ニ於テハ提出銀行ハ手形ノ所持人トシテ滿期日ニ支拂ヲ受ケ支拂ヲ爲シタル裏書人ハ振出人ノ爲メニ手形金ヲ立換辨濟シタルモノト認ムルヲ以テ相當トス（東京控六年評論六卷商法六三〇頁）

◉小切手ヲ現金ト看做スヤ否ヤノ商慣習

東京市內ニ於ケル鋼鐵商一般取引上ノ慣習ハ契約書ニ現金拂トアルトキハ代金ノ支拂ハ現金ヲ以テ之ヲ爲スヘク小切手ハ銀行ノ支拂保證アルトキニ限リ現金ト看做シテ取引ヲ爲ス外通常現金ト見ルコトナキモノトス（東京地五年法一一五七號二四頁）

◉賣買ニ關スル各種ノ商慣習

◉北海道ニ於ケル鰊粕賣買ノ商慣習（四頁）

◉東京市內ノ薪炭問屋取引ノ慣習（四頁）

◉壜詰酒類ノ賣買取引上ニ於ケル商慣習（二頁）

◉東京日向間ノ米取引ニ於ケル商慣習（三頁）

◉砂糖賣買ニ關スル履行順序ノ商慣習（二頁）

◉鐵物商ト賣買成立ノ商慣習

鐵物商問ニ於ケル賣買ハ買主ヨリ注文書ヲ發シ之ニ對シ賣主ヨリ注文請書ヲ差入ルニ依リ始メテ成立ストノ商慣習存スルコトナシ（大阪控八年法一五二四號二一頁）

◉書畫骨董ノ賣買ト眞贋鑑定ノ慣習

民訴二〇五頁「書畫骨董ノ賣買ト顯著ナル事實」參看

◉有價證券ノ隔地賣買ト商慣習

有價證券ノ隔地者間ノ賣買契約ノ履行ニ付テハ賣主ヨリ買主ニ對シ荷爲替附ニテ送付シ買主ハ其荷爲替金ヲ支拂ヒテ代金ノ支拂ヲ了スル方法ヲ用ユルコトノ商慣習存スルモノトス（東京控九年法一七〇〇號一三頁）

◉燐寸賣買ノ違約金ノ性質ト商慣習

神戸ニ於ケル燐寸製造業者ト貿易業者間ノ燐寸賣買契約ニ於テ違約金ノ約款ヲ付スルハ履行遲延ニ處スル爲メニシテ全然履行セサル場合ノ損害賠償ニ付テハ別段ノ定ヲ爲ササルノ事例ナリトス（大阪控七年評論六卷商法八五四頁法一三七一號三〇頁）

◉藥品賣買ト秤量ノ商慣習

和歌山市ニ於テハ重コロム酸加里ノ取引ニ付テハ數量賣買ノ場合ハ勿論表記賣買ノ場合ト雖買主ニ於テ秤量ヲ求ムルトキハ賣主ハ之ニ應スヘキ商慣習アリ（和歌山區七年法一三八七號二七頁　評論七卷商法二四二頁）

◉殘代金ノ支拂時期ト商慣習有無

一　商人間ニ於テ取引關係終了セハ即時ニ殘債務ノ履行期到來スト爲スカ如キ慣習ノ存スル事實ハ之ヲ認メ難シ（東京地三年評論三卷商法一三頁）

二　繼續セル取引關係ニ於テ買主カ賣買代金ノ一部ノ入金ヲ爲シタルニ對シ賣主カ辨濟トシテ異議ナク之ヲ受領シタル場合ニ於テハ其殘額ノ支拂ヲ後日ニ留保シ順次次期ニ於ケル取引代金ノ支拂期日迄其支拂ヲ延期シタルモノト認ムヘキモノトス（東京地三年評論三卷商法一三頁）

◉月末拂ノ商慣習（一四三頁）

◉木綿賣買ト代金支拂ノ商慣習（續民法一二四九ノ一九頁）

◉新潟市ノ代金支拂ニ關スル商慣習

新潟市ニ於テハ代金支拂ハ二ケ月延又内拂金ニ對シテハ百圓ニ付キ二錢七厘ノ日歩ヲ割戻スヘキ商慣習ノ存スルモノトス（東京控七年法一三七九頁）

◉代金ニ對スル手形ノ振出ト更改

一　商品代金債務ニツキ約束手形ヲ振出スモ該債務ハ更改セラルル商慣習ナキモノトス（東京控七年評論七卷民法五一〇頁）

二　商品代金債務ニ付キ約束手形ヲ振出ストキハ商品代金債務ハ手形債務ニ更改セラルルノ商慣習存セサルモノトス（東京控七年評論七卷民法七七一頁）

三　手形ノ授受ト債務ノ更改（續民法一二〇三頁）

四　類題、二八六頁

◉石炭賣買ト代金支拂期ノ商慣習

石炭ノ賣買ニ於テ特殊ノ事情ナキ限リハ賣主タル問屋カ汽船ヨリ石炭ヲ荷揚シ當事者雙方カ其品質數量ヲ檢査シタル上引渡ヲ爲シ買主カ約束ノ單價ニ基キ直ニ代金ヲ支拂フ地方ノ慣習アル場合ニ於テハ當事者間ニ代金ノ支拂期ニ別段ノ意思表示ナクトモ賣買契約ハ完全ニ成立スルモノトス（神戸地七年法一四四五號二〇頁）

◉和歌山縣ト選木權ノ商慣習

和歌山縣東牟婁郡古座町附近ニ於テハ大節及ヒ曲物ヲ除ク木材ノ賣買ニ付キ特ニ選木權者ヲ定メサルトキハ其選木權ハ買主ニ屬スルモノト爲スノ商慣習アリ（和歌山地六年法一三四〇號二〇頁）

◉見本賣買ノ品質相違ト引渡ノ商慣習

横濱貿易市場ニ於テハ見本賣買ノ賣主提供ノ物品カ契約見本ニ比シ品質ニ於テ多少ノ瑕疵アリトスルモ買主カ契約ノ目的ヲ達スルコト能ハサル程度ノ差異ナキトキハ買主ハ相當ノ値引ヲ求メ得ルモ著荷ハ之ヲ引取ル可キ商慣習アリトス（東京控六年評論六卷商法八五三頁法一三六二號二〇頁）

◉神戸ノ輸入賣買ト分割引渡ノ商慣習

神戸地方ニ於テハ油糟其他肥料ノ如キ商品ヲ多量ニ輸入賣買ヲ爲ス場合ニハ賣主ハ契約セル全數量ヲ一時ニ引渡サスシテ其運送船ノ入船毎ニ何回ニ分チテ引渡スモ買主ハ之カ受取ヲ拒ムコトヲ得サル商慣習アリ　大阪控三年評論三卷民法七七一頁）

◉大豆粕ノ受渡ト東京ノ商慣習

東京市ニ於ケル大豆粕ノ取引ニ付テハ其目的物カ倉庫ニ在ル場合ニ於テハ賣主ハ其受渡期日前豫メ買主ニ荷渡通知ヲ爲シ買主ハ該通知記載ノ場所ニ就キ目的物ノ檢査ヲ爲シ若シ其目的物カ約旨ニ適合スルトキハ受渡期日ニ出庫證ト引換ニ代金ノ支拂ヲ爲スヘク反之提供ノ目的物カ約旨ニ適合セサルトキハ更ニ適當ナル目的物ノ提供ヲ求メ賣主カ尙之ニ應セサルトキハ買主ハ契約ヲ解除シ得ルノ商慣習アルモノトス（横濱地九年法一六八七號一四頁）

◉粗惡品ノ提供ト賣買契約ノ解除（續二八八條）

◉荷渡指圖書ト神戸地方ノ商慣習

荷渡指圖書ハ神戸地方ニ於テ輸出入ノ賣買ノ爲メニ利用セラレ作成者タル賣主ヨリ之ヲ買主ニ交付スルトキハ買主ハ之ニ因リテ書面記載ノ物件ノ引渡ヲ賣主ニ求メ得ルト共ニ右書面ヲ他人ニ交付シ其引渡請求權ヲ他人ニ讓渡スルヲ得ヘク又其ノ讓受人ハ右書面ニヨリ直接ニ前記賣主ニ對シ右物件ノ引渡ヲ求ムルヲ得ルノ商慣習アリ而シテ右慣習ハ荷渡指圖書ニ物權的效力ヲ付與スルモノナルニ於テハ固ヨリ無效ナレトモ一種ノ指名債權證書トシテ右慣習ヲ認ムルモノトス（神戸地六年法一三四七號二〇頁評論六卷商法七六〇頁）

◉荷渡指圖書ノ讓渡ニ關スル慣習

荷渡指圖書ノ讓渡手續ニ付テハ其書面ヲ直接又ハ間接ニ取得セル者自ラ其債權ノ讓受人トシテ其權利ヲ行使スルヲ得ヘク又右荷渡指圖書ノ作成者タル債務者ニ於テモ其債權讓渡ニ付テハ特別ニ讓渡通知ヲ俟タスシテ其讓渡ノ效力ヲ默諾ナシ居レル慣習ト認ムヘキモノトス（神戸地六年評論六卷商法七六〇頁）

◉荷渡指圖書ノ性質及ヒ效力（續三三五條）

◉荷爲替ト山形地方ノ慣習

山形地方ニ於テハ荷爲替附貨物ノ運送ニ付キ荷主カ運送人ト運送契約ヲ爲ス場合ニ於テ貨物引換證ヲ荷爲替ヲ組ミタル銀行ニ宛テ發行スル慣例アリ　東京控四〇年法四七〇號九頁）

◉蓄音器針先ノ賣買ト荷爲替ノ慣習

越中又ハ越後地方ノ賣主ヨリ大阪市ノ買主ヘノ蓄音器針先ノ送付

ニ付テハ特約ナキ限リ荷爲替附ニテ送付シ來リ買主ニ於テ其荷爲替金ヲ支拂ヒ貨物引換證ヲ入手シタル上運送店ヨリ其貨物ヲ受取ルヘキコトノ取引上ノ慣習アルモノトス（大阪八控年法一六一〇號一五頁評論八卷商法六六八頁）

◉荷爲替取引ト商慣習（一二〇頁）

◉生糸荷爲替ニ關スル横濱ノ慣行（四頁）

◉隔地者間爲替取引ニ關スル商慣習（二頁）

◉荷爲替ノ利息ト商慣習

商慣習上荷爲替ノ利息ハ委託者ノ負擔ニ歸スヘキモノナリト認ムヘキモノナシ（大阪控三七年法二二〇號六頁）

◉株式賣買ニ關スル各種ノ商慣習

◉株式賣買ノ慣習（一四五頁）

◉株式賣買ノ手附ニ關スル商慣習（五二頁）

◉白紙委任狀附株券流通ノ商慣習（續一五〇條）

◉偽造委任狀附株券ノ轉轉ト商慣習（續一五〇條）

◉白紙委任狀附株券讓渡人ノ義務（續一五〇條）

◉株金拂込證ト白紙委任狀ニ依ル讓渡（續一四九條）

◉盗難株券ノ取戻ト慣習ニ依ルノ意思

續民法七九八頁「慣習ニ依ル意思ノ推定」ノ一參看

◉定期取引ニ關スル各種ノ商慣習

◉定期取引ニ關スル慣習ト公序良俗（續民法七九四頁）

◉所謂「バイカイ」ノ商慣習（取引所法）

◉東京米穀取引所ニ斯ル商慣習ナシ（四頁）

◉大阪株式取引所ニ於ケル慣習（四頁）

◉證據金代用證券返還ノ商慣習（續民法一四八七頁）

◉仲買人ノ失敗ト手仕舞ノ商慣習（續民法一四八八頁）

◉轉賣買戻ト商慣習 右ノ内ニアリ）

◉代理ニ關スル株式取引所ノ商慣習（一三〇頁）

◉仲買人ノ目板貸ナル慣習ノ效力（三頁）

◉東京株式取引所ト相對賣買上ノ慣習（三頁）

◉取引所ノ「客引」ニ關スル商慣習

一　東京株式取引所仲買人間ニ於テハ大正三年九月以來（新法實施後）ハ何レノ店ニ於テモ客引即チ外交員ヲ自己ノ店員トシテ取扱ヒ居リ同年月以前ニ在リテハ外交員中或仲買人ニ從屬スルモノト從屬セサルモノトアリ從屬的外交員ハ或仲買人ヨリ口錢ノ幾割ヲ報酬トシテ貰ヒ受ケ客ノ注文ヲ取扱フモノト仲買人ニ雇ハレ一定ノ給料ヲ受ケテ行動スルモノトノ區別コソアレ均シク客ノ注文ニ關シテハ其從屬スル仲買人ノ代理人ト看做サレ又從屬セサル外交員ハ特種ノ關係アリテ定期取引ノ方針及方法等一切ヲ擧ケテ任カサルル外交員ニシテ同人ノ取次ク注文ニ關シテハ總テ客ノ代理人ト看做サルル慣習ノ存在ヲ認ムヘキモノトス（東京控六年評論六卷諸法一八二頁最一九卷二一六頁）

二　株式市場ニ於ケル客引ハ仲買人ニ屬シテ客ヲ仲買人ニ誘致スルモノニシテ時トシテハ客ノ代理トシテ取引スルコトアルヘキモ常ニ必シモ然ラス客ノ代理人ナルヤ否ヤハ各個ノ取引ニ付テ定マル者ニシテ客引ハ客ノ代理人ナリトノ慣行ハ東京株式取引ノ市場ニ存セス（東京控六年法一二二八號二四頁評論六卷諸法四七頁同旨東京地四年評論四卷商法三三七頁）

三　客引カ客ノ代理人ナラサル場合ニ於テモ仲買人ヨリ客ニ對スル追證據金等ノ請求ハ之ヲ客引ニ爲スヲ以テ足ルモノナリトノ慣行存セス（同上）

◉指値ノ株式賣買委託ト慣習

大阪株式取引所ノ株式取引ニ於テ仲買人カ指値ヲ以テ株式ノ賣又ハ買ノ委託ヲ受ケタル場合ニ於テ賣ノ委託ニ付テハ指値以上ニ賣リ買ノ委託ニ付テハ指値以下ニ買フモ之ヲ以テ委託ノ趣旨ニ叶ヘル賣又ハ買ト看做ス慣習アルモノトス（大阪區六年法一二一〇號一七頁）

◉指値ノ性質

仲買人ニ對シ定期米ノ賣付ヲ委託スル者カ豫メ賣付クヘキ値段ヲ指示スルハ特別ノ事情ナキ限リ該値段以上ニテ賣付ケンコトヲ欲スル旨趣ナリト解スヘキモノトス（大審四年民一八三八頁）

◉株式ノ定期取引委託ニ因ル買付ノ慣習

仲買人カ客ヨリ定期株式取引ノ委託ヲ受ケテ買付ヲ爲ス場合ニ於テハ記名株式ニ在リテハ名義書換ノ白紙委任狀ト共ニ株券ヲ委託者ニ交付シ之ニ依リテ右委託契約ヲ終了スルヲ通常トスルモ若シ委託者ヨリ其株券ノ名義書換ヲモ委託セラルルトキハ右契約附隨ノ效力トシテ仲買人ハ之ヲ受諾シ其手續ヲ爲スヘキ慣習存スルモノトス（京都地七年評論七卷商法六七八頁法一四七六號一八頁）

◉證據金代用物ノ處分ニ關スル商慣習

仲買人カ取引ノ委託ヲ受ケテ委託者ヨリ證據金代用トシテ株券又ハ公債證書等ヲ預リタル場合ニ仲買人ハ右ノ物件ヲ證據金代用トシテ取引所ニ差入レ或ハ之ヲ他ニ自由ニ處分シ得ヘク取引ノ結果委託者ノ利益ニ歸シタル時ト雖モ其委託セル特定ノ株券又ハ公債證書ヲ委託者ニ返還スル義務ナク唯之ト同種同類ノモノヲ委託者ニ返還スレハ足リ又之ニ反シテ取引ノ結果委託者ノ損失ニ歸セル場合ニハ其代用物ヲ處分シテ債務ノ辨濟ニ充當シ得ル商慣習ハ公ノ秩序ニ反セサルモノナルカ故ニ反證ナキ限リ此慣習ニ從フ意思ヲ有シタルモノト推定スルコトヲ得（東京地四年評論四卷商法五二頁）

◉京都取引所ニ於ケル商慣習（賣主買主雙方行爲ノ攝行）（四頁）

◉證據金ノ遲延ト堂島ノ商慣習

一　堂島米穀取引所ト證據金ニ關スル商慣習（四頁）

二　仲買人カ客ノ委託ニ基キ買建テ賣建テノ兩建ヲ爲シタル後更ニ建米ノ委託ヲ受ケ其最後ノ建米ニ對シ所定ノ證據金ノ差入ナキ爲メ任意處分ヲ爲ストキハ同時ニ曩ノ兩建ヲ外シ其一ヲ買建ニ對スル轉賣又ハ賣建ニ對スル買戻トシテ計算ヲ結了スヘキ慣習カ大阪堂島米穀取引所仲買人ト客トノ間ニ行ハルルモノトス（大阪區六年法一二七二號三〇頁）

◉證據金共通ノ商慣習

東京米穀商品取引所仲買人ト委託者トノ關係ニ付テハ委託者カ仲買人ニ對シテ定期米取引委託ノ證據金トシテ交付スル證據金ハ委託者カ同一仲買人ニ委託スル同一限月ノ定期米ノ取引全部ニ共通

ノモノトナス商慣習存在スルヲ以テ特別ノ事情ノ存セサル限リ證據金ハ右慣習ニ從フ意思ヲ以テ授受セラレタルモノト認ムルヲ相當トス（東京地三年評論三卷民法五八一頁）

◉直取引ニ於ケル預金解合ノ慣習

所謂直取引ニ於ケル預金解合ハ取引所法ノ認メサル違法ノ行爲ニシテ縱令此ノ如キ慣習仲買人間ニ存在シ當事者間ニ此慣習ニ從フヘキ意思表示ヲ爲シタリトスルモ公ノ秩序ニ反スルヲ以テ無效トス故ニ之ニ因リテ生シタル債權ノ如キハ不法ノ原因ニ基ク權利ニシテ法律ノ保護スル所ニ非ス（東京地元年評論二卷商法二四一頁）

◉取引所ニ於ケル直取引ノ慣習（續民法一四二七頁）

◉仲買人ノ立替金ニ利子ヲ附スル慣習

取引上ノ慣習カ仲買人ノ立替金ニ利子ヲ附スルモノナル以上ハ當事者間ニ反對ノ特約ナキ限リハ當事者ハ其慣習ニ依ルノ意思ナリト推定スヘク當事者カ特ニ其慣習ニ從フヘキコトヲ明示スルコトヲ要セス（大審元年法八二六號二七頁）

◉取引所ノ證明書交付ニ關スル事例

大阪株式取引所ニ於テハ大正三年頃マテハ取引後三ヶ年ヲ經過シタル時ハ隨時該賣買取引ヲ記載セル場帳ヲ燒燬シ來リタルモノニシテ從テ是等ニ關スル取引ニ就テハ最早取引所ハ賣買證明書ヲ交付スルニ由ナク又大阪株式取引所仲買人ノ多數ハ客ノ請求ヲ受ケ始メテ右證明書ノ交付ヲ請求スルヲ例トシ客ノ請求ナキニ證明書ノ下付ヲ受ケ置クカ如キコトハ爲ササリシ事實ナリト認ム（大阪控四年最一七卷一一〇頁）

第二條

公法人ノ商行爲ニ付テハ法令ニ別段ノ定ナキトキニ限リ本法ノ規定ヲ適用ス

◉公法人及私人間ノ商行爲ト商法ノ適用

一　或行爲カ當事者ノ一方ニノミ商行爲ナル場合ニ於テ其相手方カ公法人タルトキハ商法ヲ適用スヘキヤ之レ商法二條ト三條トニ關連スル問題ナリ曰ク雙方ニ商法ヲ適用スヘシ之レ三條カ相手方ノ資格ヲ區別セサルト二條カ例外規定ニ非スシテ唯適用ノ順序ヲ示シタル法文ナルヲ以テ狹義ニ解釋スルノ必要ナキトニ因リ斯ク論結スルヲ得ヘシ（學說、總覽商法總則六〇頁一二）

二　學者或ハ公法人ニ關スル法規ヲ公法人ニ適用スルハ當然ナレトモ其相手方カ私人ナルトキハ公法人ニ關スル特別法律カ商法ニ優先スルヤ否ヤハ不明ナリト思惟スル者アリ是レ謬見ナリ公法人ニ關スル特別法規亦私人ヲ拘束ス故ニ法ノ文字ハ無用ナリ（學說、同上同頁一三）

三　公法人ノ經營ニ係ル事業ニ付キ私法上ノ原則ヲ適用スヘキヤ否ヤハ其事業カ主トシテ財產上利益ノ取得ヲ目的トスル營利事業ナルヤ否ヤニ因リテ定マルヘキモノニシテ其主トシテ營利ノ目的トスルモノナルヤ否ヤハ更ニ其經營スル事業其者ノ性質ト之ニ關スル施設如何ニ其解決ノ鎖鑰ヲ求メサル可カラス（大審六年民三五頁評論五卷商法八一六頁）

◉一方的商行爲ノ意義

一　商行爲タル所以ノ特徵カ當事者ノ雙方ニ付キ存在スルトキハ之ヲ雙方的商行爲ト云ヒ其一方ニ付テノミ存スルトキハ之ヲ一方的商行爲ト云フ（學說、總覽商法總則八二頁一一三）

二　一方的商行爲及雙方的商行爲ノ區別ト一方行爲及雙方行爲ノ區別ハ之ヲ混同スヘカラス一方的法律行爲ハ性質上雙方的商行爲タルコトヲ得スト雖モ雙方的法律行爲ハ必スシモ雙方的商行爲ニ限ラス一方的行爲タルコトアリ（學說、同上八三頁一二三）

◉本條ノ法令ト商法施行前ノ命令

命令ハ法律ノ下ニ在リ命令ヲ以テ法律ヲ左右スルコトヲ得ス命令ヲ以テ法律ヲ左右スルニハ法律ノ根據ヲ要ス商施法二條ハ商法施行前ノ命令ノ效力ヲ認ム故ニ公法人ニ關スル特別命令ニシテ商法施行前ノ發布ニ係ルモノカ商法ニ先タツコトハ本條ノ明文ヲ待タスシテ明ナリ（學說、總覽商法總則六〇頁一一）

◉公法人ト商業

一　公法人カ商人タルヤ否ヤハ自己ノ名ヲ以テ商行爲ヲ爲スヤ否ヤニヨリテ決定スヘキ問題タリ然ラハ現行法上公法人カ商行爲ヲ爲スヲ業トスルコトヲ認メタル場合アリヤト謂フニ官設鐵道ハ國家カ運送營業トシテ之ヲ爲スモノニシテ此場合ニ關シテハ國家ハ一個ノ運送人ナリ一個ノ商人ナリト云ハサル可カラス（學說、總覽商法總則一一五頁三九三）

二　公法人ト私法上ノ權利（續民法六八九頁）

三　普通公共團體ハ商人タルコトヲ得ルヤ普通公共團體ハ汎ク一般ノ公共事務ヲ處理スルコトヲ得ル者ナリ（府縣制二條郡制二條市制二條町村制二條等）然ルニ市街鐵道營業、瓦斯又ハ電氣ノ供給ニ關スル營業ノ如キハ一面ニ於テ收益ヲ目的トスル營利事業タルト同時ニ他ノ一面ニ於テハ公衆ノ便宜ヲ目的トスル公共事業タルヲ以テ普通公共團體ハ公共事務トシテ之ヲ營ムコトヲ得ヘク從テ之ニ因リテ商人タルコトヲ得ヘシ（學說、總覽商法總則一一六頁四〇一）

四　國家以外ノ公法人中特別ノ目的ヲ有スル特別公共團體即チ水利組合、北海道土功組合等ハ其目的ノ範圍ニ於テノミ行動スルモノニシテ商業ヲ營ムヲ得サルヘシ（學說、同上一一七頁四〇五）

五　製鐵所ニ依ル製鐵事業ハ其創設ノ主タル目的ハ我邦ニ於ケル製鐵事業ノ發達進步ヲ圖ルニ在リ雖モ同時ニ收益ノ目的ヲ含メルモノナルヲ以テ國家ハ商法二六三條一號ノ行爲ヲ爲ス業トスル者ト謂フヲ得ヘシ即チ國家ハ製鐵事業ヲ營ムニ因リテ商人タルモノトス而シテ製鐵所ニ於テスル原料ノ購買製作品ノ賣却ニ付テハ會計法二四條一四號ノ適用アルノ外別ニ明治二九年勅令三七八號ノ特別規定ヲ設ケテ總テ隨意契約ニ依ルコトヲ得ヘキモノトセルカ如キハ其事業ノ敏活有利ニ行ハレムコトヲ計レルモノニ外ナラサルナリ（學說、同上一一九頁四一九）

六　烟草樟腦食鹽ノ專賣事業ヲ以テ國家ノ商業ヲ營ム場合ノ一例トスルモノアレトモ是等ノ事業ハ國家カ葉烟草樟腦食鹽ヲ收納スルハ一種ノ公法的行爲ニ因ルモノナレハ之ヲ以テ本法二六三條一號ノ商行爲ヲ爲スヲ業トスルモノト云フコトヲ得ス（學說、同上一二〇頁四三一）

七　烟草樟腦ノ專賣ノ如キハ其收納行爲ハ絕對的處分ニ依ルモノ

ト解スヘク其賣渡ヲ以テ私法行爲ト解スルモ既ニ此點ニ於テ其行爲ノ營業ト云フコトヲ得サルノミナラス（二六三條一項）事業全體ニ於テ營利事業ニアラスシテ其實收稅ニ代ルヘキ一方法タルニ過キスト見ルヲ至當トス（學說、同上一二一頁四三三）

八　郵便運送事業ハ商業ナリヤ否ヤハ頗ル疑ハシ然レトモ郵便運送ハ寧ロ通信行政ノ爲メニ之ヲ行フモノニシテ營利ノ目的ヲ以テ行フモノニアラストスルヲ至當トス（郵便法二條參照）（學說、同上一二二頁四三九）

◉公法人ノ經營事業ト法律關係

一　東京市ノ電車事業ハ主タル目的カ營利ニ存スルヲ以テ縱令公益ノ目的ヲ併有スルトスルモ其法律關係ハ純然タル私法上ノ運送契約關係ニシテ私法ノ範疇ニ屬スヘキモノナリトス（東京地五年評論五卷商法五四二頁法一一七七號二二頁）

二　東京市ノ電氣軌道ニ係ル運送事業ハ商法ノ旅客運送ニ外ナラサルモノトス（東京區五年評論五卷商法五二八頁）

三　電車事業ニ關スル東京市ト乘客トノ法律關係ハ私法關係ニシテ公法關係ニアラサレハ電車經營ノ衝ニ當ル東京市カ公法人ニシテ其事業ハ市內公共ノ利害ニ關シ且ツ其經營ニ必要ナル軌道ハ東京市ノ營造物タルノ故ヲ以テ乘車ニ關スル東京市ト乘客トノ權利關係ニ付キ私法ノ適用ヲ免ルルコトヲ得サルト同時ニ之ニ關スル爭議ニ付キ司法裁判所ノ裁判權ヲ脫スルコトヲ得サルモノトス（大審六年民三五頁評論五卷商法八一六頁）

◉東京電車乘車券問題

一　東京市營電車ハ監督官廳ノ認可ヲ經テ機宜ニ乘車料等ニ必要ナル改正ヲ加ヘ得ヘキヲ以テ運送契約ハ將來主要ナル運送條件ノ變更ト共ニ其變更ノ限度ニ於テ其效力ヲ變スヘキコトヲ內容トスルニ在リト解スルヲ以テ最モ事情ニ適シタル意思解釋ナリトス（東京地五年法一一七七號二二頁）

二　東京市ト乘客トノ間ニ成立スル運送契約主要ノ條件ハ監督官廳ノ認可ヲ受ケタルモノニ歸一確定シ當事者間ニ於ケル箇別的契約ヲ以テ之ヲ動カスコトヲ得サルヲ以テ後ニ至リ運送條件カ監督官廳ノ認可ヲ經テ變更セラレタル場合ニ於テハ乘客ハ變更セラレタル條件ニ從ヒ乘車ヲ爲スコトヲ得ルニ止マリ既得ノ權利ヲ主張シ變更前ノ運送條件ニ從ヒ其輸送ヲ爲スヘキコトヲ市ニ對シ要求スルコトヲ得サルモノトス（大審六年民三五頁）

◉右ノ批評（學說、カード二三一）

◉乘車契約成立ノ時期

一　東京市營電車ハ乘車券ヲ所持スルト否トニ拘ラス自由乘車ヲ許容スルノ組織ナルカ故ニ運送契約ハ乘客ノ乘車ニ依リテ成立スルモノト解スルヲ相當トス（東京地五年法一一七七號二二頁）

二　東京市內ニ於ケル電車ノ運送條件及ヒ乘車賃ハ一定シ當事者ノ意思ヲ以テ動カスコトヲ得サルト同時ニ何人ト雖モ乘車當時ニ定マレル運送條件及ヒ乘車賃ヲ以テ乘車ヲ爲スコトヲ得ルモノナレハ市ト乘客トノ間ニ於ケル乘車契約ハ乘車ノ時ヲ以テ成立スルモノニシテ市ハ其當時ニ於テ實施セラルル運送條件ニ從ヒ乘客ヲ運送スル私法上ノ義務ヲ負擔シ乘客モ亦其當時ノ賃金率ニ從ヒ乘車賃ヲ支拂フ義務アルモノトス（大審六年民三五頁）

◉電車ノ往復券回數券ノ性質

一　車內ニ於ケル片道乘車券又ハ往復券ノ往券ハ運送契約成立ノ要件ニアラスシテ唯成立シタル運送契約ニ基キ乘客カ乘車料ヲ支拂ヒタルコトヲ證スル票券ナリトス（東京地五年法一一七七號二二頁）

二　回數乘車券往復券ノ復券ノ如キモ片道券往復券ノ往券ト同シク成立シタル運送契約ニ基キ乘客カ乘車料ヲ支拂ヒタルコトヲ證スル票券トス（同上）

三　東京市カ內務省ノ認可ヲ得テ定メタル往復券回數券ハ市ヲシテ將來ニ於テ運送義務ヲ負擔セシムヘキ無記名證券ニ非スシテ他日市ト公衆トノ間ニ成立スヘキ運送契約ヲ豫想シ其乘車賃ノ支拂ニ充ツル爲メ單ニ便宜上作成セラルル一種ノ票券ニシテ乘車賃ト通行稅ヲ支拂ヒタルコトヲ證シ乘車賃ニ代用セラルルモノト解スルヲ相當トス從テ之ヲ購買シタル者及ヒ其承繼人ハ乘車賃低減ノ場合ニ於テ過拂金トシテ差額ノ返還ヲ請求シ得ルト同時ニ增額ノ場合ニ付其差額ヲ支拂フコトヲ要ス（大審六年民三五頁）

◉乘車賃ノ性質

運送事業ハ其遂行ノ手段トシテ軌道車輛其他ノ機械器具ノ使用ヲ必要トスル場合ト雖モ物ノ使用ヲ目的トスル法律關係ニ非スシテ人又ハ物ヲ輸送スル仕事ノ完成ヲ目的トシ運賃ハ即チ之ニ對スル報酬ニ外ナラス從テ縱令公法人カ乘客ノ輸送ニ使用スル軌道ニシテ其營造物ナリトスルモ乘客ノ支拂フ乘車賃ハ營造物ノ使用料ニ非サルモノトス（大審六年民三五頁）

◉右ノ批評（學說、カード一二八）

第三條

當事者ノ一方ノ爲メニ商行爲タル行爲ニ付テハ本法ノ規定ヲ雙方ニ適用ス

◉本條ノ適用（五頁一三八頁）

◉證據金返還請求權ト消滅時效（續二八五條）

◉本條ニ對スル例外規定

第三條ノ適用ニ至テハ左ノ例外アリ（一）當事者雙方商人タルコトヲ要スル場合例ヘハ二七五條一項及ヒ二八四條二八六條乃至二九〇條ノ如シ（二）當事者ノ一方商人タルコトヲ要スル場合例ヘハ二七一條二七二條二七四條二七五條二項及ヒ各種商業ニ關スル規定（例第三編交互計算以下）ノ如シ（三）當事者ノ特定ノ一方ノ爲メニ商行爲タルコトヲ要スル場合例ヘハ二七三條ノ如キ債務者ノ爲メニ商行爲タルコトヲ必要トスル如キ之ナリ（學說、總覽商法總則六八頁三四）

◉本條ト第二七三條トノ關係

一　本條ハ商法カ適用セラルル範圍ノ問題ヲ決ス反之第二七三條第一項ハ單ニ各債務者間ニ連帶關係ヲ認メ民法第四二七條ノ原則ニ對スル例外ヲ規定シタルニ過キス（學說、評論七卷商法四二二頁）

二　本條ハ一方的商行爲ノ場合ニ於テ其行爲カ商行爲ト爲ラサル相手方ニ對シテモ商法規定ヲ適用スト爲スニ反シ第二七三條第一

項ハ其行爲カ一方的商行爲ナリヤ雙方的商行爲ナリヤヲ問ハス殊ニ行爲ノ相手方カ商人タルト非商人タルトヲ問ハス適用セラレ其行爲ノ債務者タル當事者ノ各員間ハ連帶債務關係存スルコトヲ規定ス(同上四二一頁)

三 本條ニ在リテハ其者ノ爲ニ行爲カ商行爲タル當事者ハ債權者タルト債務者タルトヲ問ハサルニ拘ハラス第二七三條第一項ニ在リテハ之カ適用ヲ受クヘキ數人ノ當事者ハ債務者タラサルヘカラス(同上)

四 賣買契約ニ於テ賣渡人ヨリ見レハ商行爲ト爲ルモ買受人ヨリ見レハ商行爲タラサル場合ニ其買受人數人ナリトスルモ本條ニ依リ之ヲ雙方ノ爲メニ商行爲ト看做シ第二七三條ニ依リ買受人數人ニ連帶義務アリト言フコト能ハス(大審四五年民一四八百評論一卷商法四四頁)

五 本條ノ旨趣(債權者ニノミ商行爲タル場合)(一三一頁)

六 同伴者ノ宿料ト支拂義務(一三三頁)

七 第二七三條第一項ハ單ニ債務者各自カ債權者ニ對シテ其ノ債務ニツキ連帶シテ責ニ任スヘキ旨ヲ規定シタルニ止マリ進ンテ各債務者ニトリテモ亦其債務負擔ノ行爲ヲ商行爲ト看做ストノ趣旨ヲ包含セサルモノトス(東京地四年評論四卷商法四六〇頁)

◉本條ノ適用ハ行爲ノ性質ヲ變スルヤ

一 當事者ノ一方ニ取リテ商行爲ナルノ理由ヲ以テ他方ノ民事行爲ニモ均シク商法ヲ適用スレハトテ之カ爲メニ其民事行爲カ商行爲ト變スルモノニ非ス民事行爲ハ依然民事行爲タルナリ此點ハ商法第三編商行爲ノ原則適用上實益アルヲ以テ特ニ附記ス(學說、總覽商法總則六八頁三五)

二 本條ハ一方的商行爲ノ相手方ニ對シテモ其行爲ニ付キ商法ノ規定ヲ適用スルノミニシテ其者ノ行爲ヲ商行爲ト認ムル趣旨ニ非ス(學說、評論七卷商法四二二頁)

三 第二七三條第一項ハ單ニ債務者各自カ債權者ニ對シ其債務ニ付キ連帶シテ責ニ任スヘキ旨ヲ規定シタルニ止マリ更ニ進ンテ其債務負擔ノ行爲カ商行爲ト爲ラサルモノニ對シテモ其行爲ヲ商行爲ト看做ス趣旨ヲ包含スルモノニアラス(學說、評論七卷商法四二二頁)

◉一方數人中ノ非商行爲ト本條ノ適用

一 本條ハ當事者ノ一方ノ爲メニ商行爲タル行爲ニ付テハ相手方ニ對シテモ亦商法ノ規定ヲ適用スヘキ旨ヲ定メタルニ止マリ當事者ノ一方カ數人アル場合ニ其中一人ノ爲メニ商行爲タル行爲ニ付キ當事者ノ全員ニ對シテ商法ノ規定ヲ適用スルノ旨趣ニ非ス(大審八年民一九〇五頁)同旨大審五年民二二六四頁學說、評論九卷商法四八頁)

◉右同旨「本條ノ適用」(五頁)

二 本條ハ一法律行爲ニ民商二法ノ各別的適用ヨリ生スル法律關係ノ錯綜ヲ避ケントスルニ在レハ此精神ヲ推及スレハ一方當事者ノ數人中ノ一人ノ爲メニ商行爲タル行爲ニ付テハ商法ノ規定ヲ全員ニ適用スヘキ結論ヲ生ス(學說、評論六卷商法五四二頁同旨學說評論九卷商法五一頁)

三 當事者ノ一方數人アル場合ニ於テハ其數人中ノ一人ノ爲メ商行爲タル行爲ニ付キテハ全員ニ對シ商法ノ規定ヲ適用スルコトヲ得スト速斷スヘカラス此點ニ關シテハ商法ノ各規定ニ付キ研究セサル可カラス例ヘハ二七三條一項(數人カ其一人又ハ全員ノ爲メニ商行爲タル行爲ニヨリ債務ヲ負擔シタルトキハ其債務ハ各自連帶シテ之ヲ負擔ス)ノ規定ハ當事者ノ一方數人中ノ一人ノ爲メ商行爲タル行爲ニ因リテ數人カ債務ヲ負擔シタル場合ニ於テハ其全員ニ對シテ適用スヘキモノタルヤ疑ナキカ如シ(學說、總覽商法六五頁二一)

四 當事者ノ一方カ數人アル場合ニ於テ其全員ノ爲メニ商行爲ナラサル場合ニ付テハ商法ハ別段ノ規定ヲ設ケスト雖モ當事者ノ一方ニノミ商行爲ナルトキニモ其雙方ニ商法ヲ適用スルノ趣旨ヨリ解シ此場合ニ於テモ其全員ニ對シ商法ノ規定ヲ適用セシムルノ趣旨ナリト解スルヲ至當トス(學說、總覽商法總則六五頁一七同旨學說、評論七卷商法四二一頁)

五 本條ニ所謂當事者ノ一方ハ之ヲ其一人ノ意ニ解シテ一面ニハ對手ノ一方他面ニハ對手ノ一人ヲ併セ論スルモノト斷スルヲ妥當トス(學說、評論四卷商法六〇一頁)

六 時效ノ完成ニ因ル連帶關係ノ離脫(續民法一一三〇頁)

七 一方ノ商行爲債權ト商事時效(續二八五條)

八 商人ト非商人ノ連帶債務ト商行爲(一三二頁)

九 商人對非商人ノ賣買貸借ト利率(續二七六條)

◉商人及非商人ノ貸借ト商法ノ適用

甲ノ前主即チ債權讓渡人タル乙ハ丙ト消費貸借契約ヲ爲シタル當時商人ナルトキハ其消費貸借ハ第二六五條第二項ニ依リ乙ノ營業ノ爲メニセルモノニ外ナラス從テ丙カ當時商人タリシト否トニ關係ナク本條ノ規定ニ依リ商法ノ規定ヲ適用スヘキモノトス(東京控八年法一六四四號一四頁)

◉航海商船ト他船トノ衝突ト適用法規

一 航海商船ト航海非商船トノ衝突ニ付テハ本條ノ立法精神ヨリ類推シ商法ノ規定ヲ適用スヘキモノトス(學說、評論八卷商法六八八頁)

二 內水航行船ト航海商船トノ衝突ニ付テモ本條ノ精神ニ準據シ商法ノ規定ヲ適用スヘキモノトス(學說、評論八卷商法六八八頁)

◉航海商船ト小舟トノ衝突ト適用法規(續五三八條)

第二章　商人

第四條

本法ニ於テ商人トハ自己ノ名ヲ以テ商行爲ヲ爲スヲ業トスル者ヲ謂フ

◉小商人ト手職業者トノ區別(續八條)

◉村營魚市場ハ問屋業者ナリヤ(續三一三條)

◉商事會社ノ社員ト商人タル資格(五頁)

◉會社ノ無限責任社員ト獨立ノ商人

合資會社ノ無限責任社員ハ事實會社ノ營業部類ニ屬スル商行爲ヲ爲シ得サルモノニ非サルカ故ニ之ヲ業トスルニ於テハ獨立ノ商人ト認定スルヲ妨ケス(東京控八年評論八卷商法八五四頁)

◉貸座敷營業者ト商人

貸座敷營業者ハ客ノ來集ヲ目的トスル場屋ノ取引ヲ業トスル者トシテ商人ナリトス（法曹會決議八年二九卷七號二七頁）

◉質屋營業者ハ商人ナリヤ

一　質屋取引カ第二六條第八號ニ當ラサル限リ質屋營業者ハ商人ニアラス（大阪控五年評論五卷商法一七五頁）

二　質屋ハ商人トシテ權義ヲ有ス（學說、法一一〇四號六頁評論五卷商法一七七頁）

三　質屋營業ハ商行爲ナリヤ（續二六三條）

◉商人タルコトヲ得サル法人

一　同業組合、產牛馬組合、水產組合、外國領海水產組合、農會ノ五者ハ皆ナ同業者ノ組合ニシテ各種ノ產業ノ發達改良ヲ圖ルコトヲ目的トシ行政官廳ノ認可ヲ得テ設立セラルル法人ナリ前四者ニ在リテハ特定ノ數ノ同業者ノ同意ニ因リテ設立セラルルトキハ同意セサル同業者ト雖モ之ニ加入スルノ義務ヲ負フニ至リ農會ニ在リテハ行政官廳ノ必要ト認ムルトキハ同業者ノ加入ヲ命スルコトヲ得ルヲ以テ共ニ强制的ノ組合ト謂フコトヲ得ヘク民法ノ規定ニ依ル公益法人ニ非スシテ其規定ノ適用ヲ受クルコトナシト雖モ特別法ノ規定ニ依ル一種ノ公益法人トシテ法律ノ明文ニ於テ營利事業ヲ營ムコトヲ得サルモノト定メラルルヲ以テ商業ヲ營ミ商人タルコトヲ得サルモノトス（學說、總覽商法總則一三八頁五四四）

二　其他市町村內ノ區（市制一一三條一一四條町村制一一四條一一五條）漁業組合（漁業法一八條以下）社寺（民施法二八條明治三五年一〇月八日大審院判決）ハ皆一種ノ法人ナレトモ是等ノ法人カ商業ヲ營ミテ商人タルカ如キ場合ハ之ヲ想像スルコトヲ得サルナリ（學說、同上一三八頁五四三）

三　民法ノ規定ニ依ル公益法人ニハ公益法人營利法人及ヒ相續人曠缺ノ場合ニ於ケル相續財產アリ而シテ公益法人ニハ社團法人ト財團法人ノ區別アレトモ共ニ營利ヲ目的トセサルモノニ限ルヲ以テ商人タルコトヲ得サルハ勿論ナリ（學說、同上一三九頁五五〇）

四　產業組合ハ營利法人ニ非ス（續四二條）

◉民事會社ハ商人ナリヤ（續四二條）

◉民事會社（營利法人）ノ意義（續四二條）

◉自己ノ名ヲ以テスルノ意義

一　本條ニ自己ノ名ヲ以テ商行爲ヲ爲ストハ自己カ法律上商行爲ヨリ生スル權利義務ノ主體ト爲ルヲ謂フモノニシテ營業者トシテ行政官廳ニ届出アルト否トハ之ヲ問ハサルモノトス（大審八年民八七五頁評論八卷商法三五五頁）

二　〔右ノ批評〕荷モ自己ノ名ヲ以テ商行爲ヲ爲スヲ業トスル場合ニハ其營業ニ關シ自己ノ名ヲ以テ其届出アルト否トヲ問フコトナク商行爲ヲ爲スヲ自己ノ營業トスル者ハ商人ト爲ルモノトス（學說、評論八卷商法五五〇頁）

三　〔同上〕所謂自己ノ名ヲ以テ商行爲ヲ爲スヲ業トスル者トハ他人ノ名ヲ以テスルコトニ對應スルモノニシテ自己カ商業ノ主體トシテ法律上コレヲ業トスル商行爲ヨリ生スル權利ヲ取得シ義務ヲ負擔スヘキモノヲ謂フモノトス（學說、評論八卷五五〇頁）

四　其行爲ヨリ生シタル權利義務カ其行爲ノ當事者間ニ於テ自己ニ歸屬スレハ則チ足ル固ヨリ其經濟的ノ成果カ終局ニ於テ何人ニ歸屬スルカヲ問ハス故ニ問屋モ商人ナリ（學說、總覽商法總則八八頁一六五）

五　支配人番頭其他ノ商業使用人又ハ會社ノ無限責任社員若クハ取締役及ヒ被後見人ノ爲メニ商業ヲ營ム後見人ノ類ハ皆商人ニ非サルナリ匿名組合員ハ商人ニ非ス何トナレハ商業上ノ損益カ自己ニ歸スルモ自ラ權利義務ノ負擔者ト爲ラサレハナリ之ニ反シテ民法ノ普通ノ組合ヲ以テ營業ヲ爲ス場合ニハ組合員全員カ商人タルナリ（學說、總覽商法總則八八頁一七〇、一七一）

六　他人ノ名義ヲ以テスル商業（三七三頁）

◉表面ノ營業名義人ノ權利義務（本條別項）

◉他人氏名ノ商號ト其場合ノ商人

他人ノ氏名ヲ以テ商號ト爲シタル者カ商業ヲ營ムトキハ其商業ヲ營ム者ハ商人ニシテ商號ニ其名ヲ用ヒラルル他人ハ商人ニ非ス（學說、總覽商法總則八九頁一七六）

◉商人ト營業名義トノ關係

一　凡ソ商人タルニハ其行爲ニ關スル權利義務カ自己ニ歸屬スヘキコトヲ要件トスル外名義カ他人ノ名ニ於テ行ハルルヲ妨ケサルノミナラス日露戰役當時ニ上陸シテ商業ヲ營マントスル者ニ對シ一般軍政署ノ許可ヲ要シタル所以ノモノハ其趣旨專ラ軍事警察ノ必要ニ基キ營業ノ許可ヲ軍當局ノ行政處分ニ一任シタルニ過キサルヲ以テ酒保ノ資格ナクシテ酒保タル他人ノ名義ヲ藉リテ商業ヲ營ミタル場合ニ於テハ之カ爲メ行政上ノ制裁ヲ免レサルヘシト雖該行爲ヲ指シテ私法上當然無效ナリト謂フヲ得ス（關東都督府高等法院六年法一二六一號二一頁）

◉本條別項商人資格ノ發生時期ノ五參照

二　營業名義人ト賣買當事者（民法三三七頁）

三　名義借受ニヨル仲買取引ノ效力（續民法一四二六頁）

四　事實上自己カ營業ヲ爲シツツアルニ拘ラス他人ノ名ヲ藉リテ之ヲ爲ス場合ハ營業者カ詐欺的ニ他人ノ名義ヲ指稱スルトキハ民事上ハ營業者商人タルヘク又營業者カ或他人ト合意ニ基キ他人ヲ使用スルトキハ名義人商人タルヘク又他人ノ名義ヲ用ユルコトカ强制的規定ヲ潛ル場合ハ營業者商人トシテ其權利義務ヲ負フ（學說、總覽商法總則八九頁一七四）

五　假裝ノ名義人ヲ用フルコトハ種種ナル場合ニ生スヘシト雖モ其最モ頻繁ナルハ本人ニ於テ營業ヲ爲スノ障害アルトキ例ヘハ營業ノ許可ヲ得ルニ必要ナル要件ヲ具備セサル場合ニ其要件ヲ具備スル他人ノ名義ニ依リテ其ノ許可ヲ得以テ營業ヲ行フカ如キ場合ナリ而シテ斯ノ如キ場合ニ於テ何人カ商人ナリヤ又ハ商人ナラサルヤモ一ニ何人カ營業上ノ行爲ノ權利義務者トナルヤニ依リテ決スヘク別段ノ標準ニ依ルヘキモノニ非ス故ニ（イ）眞ニ名義人ニ過キサル者ハ如何ナル場合ニモ商人ニ非ス是レ營業ヲ爲スモノニ非サレハナリ而シテ（ロ）他人ノ名義ヲ以テ營業ヲ爲ス者ニ付テハ（a）若シ其行爲カ私法上無效ノモノナラハ其者モ商人ニ非ス此場合ニハ商行爲ナク從テ商業モ存セサレハナリ然レトモ（b）他人ノ

名義ヲ以テスルニ不拘行爲者カ其行爲ニ因テ生スル權利義務ノ主體トナル場合ナラハ其者カ商人タリト云ハサルヘカラス（學說、同上八九頁一七五）

◉表面ノ營業名義人ノ權利義務

表面ノ營業名義人ト爲ルコトヲ承諾シタル者ハ營業者カ自己ノ名ニ於テ第三者ト取引ヲ爲シ自己カ取引當事者ナルコトヲ承認シタルモノト謂フヘク從テ其取引ヨリ生スル債務ハ自己カ負擔スルコトモ亦承認シタルモノト謂フヘシ唯內部關係ニ於テハ總テノ計算ハ營業主ニ歸屬スルニ在ルカ故ニ表面ノ營業主カ自己ノ名ニ於テ營業上第三者ニ對シテ負擔シタル債務ヲ支拂フ爲メニハ之ニ必要ナル給付ヲ內部ノ營業主ニ對シテ請求シ若クハ自己ノ出捐ニ於テ既ニ支拂ヒタル限度ニ於テ內部ノ營業主ニ對シテ求償權アルハ當然ナリトス（東京區六年評論六卷商法七六四頁法一三四六號二一頁）

◉商行爲ノ意義及性質

一 茲ニ所謂商行爲トハ第二六三條及ヒ第二六四條ニ列記シタル行爲即チ基本的商行爲ヲ指稱ス我商法ハ制限的列擧主義ヲ採用シタルモノナルカ故ニ右列擧行爲以外ノ行爲ヲ業トスルモ商人ト謂フヲ得ス（學說、總覽商法總則七二頁三八）

二 茲ニ商行爲トハ第二六三條及ヒ第二六四條ニ列擧スル所謂基本行爲ヲ謂フ附屬的商行爲ハ即チ商人ノ觀念ヲ前提シ商人タル資格ノ基礎タルコトヲ得ス（學說、同上七三頁四〇同旨學說、評論一卷商法二七五頁）

三 商ノ本體ハ媒介行爲ナルカ故ニ所謂原始產業例ヘハ農耕業、鑛山業、漁業ノ如キハ何レノ立法ニ在テモ之ヲ商トスルコトナク又消費者ノ取得行爲例ヘハ吾人カ筆墨ヲ購フ行爲ノ如キ亦然リ（學說、總覽商法總則七三頁四五）

四 商行爲トハ商ニ關スル法律行爲ノ謂ナレトモ第二六五條以下ノ商行爲ニ關スル規定ニ於テ所謂商行爲トハ必スシモ法律行爲ノミヲ指スニ非ス此他法律行爲ノ一部分タル意思表示例ヘハ契約ノ申込ノ如キモノ及ヒ類似法律行爲例ヘハ通知催告ノ類ヲ包含スルモノト解スヘキ規定尠カラス隨ツテ商法中ノ所謂商行爲ナル語ハ場合ニ依リ是等ノ法律行爲以外ノ行爲ヲ包含スルモノト解スルヲ妥當トス（學說、同上同頁四八）

五 單獨行爲カ獨立シテ商行爲タル場合ハ極メテ尠シ唯僅ニ商人カ其營業ノ爲メニ相殺、催告又ハ免除等ノ意思表示ヲ爲ストキニ之ヲ見ルノミ（學說、同上七四頁五三）

◉商行爲ヲ爲スヲ業トスルノ意義

一 商人ノ要件タル「商行爲ヲ爲スヲ業トスル」ト言ヒ得ルニハ同種ノ商行爲ヲ反覆シテ爲スコトヲ必要トス（學說、評論二卷商法四六〇頁）

二 商人ノ要件タル「商行爲ヲ爲スヲ業トスル」トハ或商行爲ヲ爲スヲ目標トシテ營利ノ爲メニ統一且繼續的ニ行動スル謂ナリトス（學說、評論二卷商法四九四頁）

三 業トスルトハ營業トスルノ意ニシテ營業ノ如何ナルモノナルヤハ學說區々ナレトモ多數ノ學說ハ大體ニ於テ一致セリ即チ營業

トハ所得ノ通常ノ根源トスルノ目的ヲ以テ同種ニシテ連續セル一團ノ私法的行爲ヲ爲スヲ謂フ（學說、總覽商法總則九〇頁一七八）

四 業トスルト云フコトハ利得ヲ得ントスル目的ヲ以テ繼續的ニ爲スコトヲ意味ス尤モ繼續的ノ意思ヲ以テセハ最初ノ一回ニテモ尙業トシタルモノト看做シテ可ナリ（學說、同上同頁一八一）

五 偶同種ノ行爲ヲ數回爲セリトスルモ繼續的ノ意思アリテ爲シタルニ非サル場合ハ業トセルモノト云フヲ得ス（學說、同上同頁一八九）

六 不確定ノ度數繰返スノ意思ヲ以テスレハ足レリ必スシモ事實ニ於テ幾多ノ度數繰返シテ實行スルコトヲ必要トセス故ニ開店ノ後未タ事實的ニ販賣ヲ爲サスシテ廢業スルモ其者ハ一旦商人タルモノト謂ハサルヘカラス（學說、同上九一頁一九〇）

七 所得ノ財源トスル目的即チ營利ノ觀念ナキ場合ニハ商人タル資格ヲ生セサルナリ相互保險會社及諸種ノ產業組合等カ商人ニアラサルハ之カ爲メナリ（學說、同上九二頁二〇二）

八 相互會社ノ保險行爲ハ商行爲ニ非ス（東京地五年法一一一六號二六頁）

九 次項參照、類題、續四二條

◉商人資格ノ發生時期

一 商法上商人タルニハ自己ノ名ヲ以テ商行爲ヲ爲スヲ業トスル者ヲ謂ヒ其商人タル資格ノ發生時期ハ必スシモ開業ニ依リ營業ノ目的タル商行爲ヲ實行スルコトヲ要セス苟モ商行爲ヲ業トセントスル意思カ實現セラレタル場合即チ商業ノ目的ヲ以テスル店舗ノ借入レ商業使用人ノ雇入等ノ如キ行爲アリタルトキハ之ニ因リテ直ニ商人ノ資格ヲ發生スヘキモノトス（關東總督府高等法院六年法一二六一號二一頁）

二 商業ヲ營ム者ヲ商人ト云フカ故ニ商人タル資格ハ營業ノ開始即チ開業ノ時ヲ以テ始マル（學說、總覽商法總則九六頁二三六）

三 吾輩ハ一定ノ設備ニシテ營業財產即チ商法ノ所謂營業學者ノ所謂客觀的營業ト認ムヘキ程度ニ於テ整頓シタリトセハ必スシモ開業ヲ俟タス外部ニ對シテ商人タルヘキ意思ヲ表示スルヲ俟タス特定ノ設備ナシト雖モ商人タル資格ヲ發生シタルモノト見ルヲ可ナルヘシト信ス（學說、同上九六頁二三八）

四 然レトモ會社ハ商業ヲ爲スノ目的ヲ以テ設立セラルルモノニシテ（四二條一項）其生活範圍ハ商業ノ外ニ出テサルモノナリ故ニ我商法ニハ特別ノ明文ナシト雖モ會社ハ營業開始前ト雖モ始メヨリ商人トシテ生レ出ツルモノトスル趣旨ナリト解スルヲ妥當トセサルヘカラス商業ヲ營マサル會社（四二條二項）ニ付テモ亦同樣ナリ（學說、總覽ゆ法總則九八頁二五五）

五 商業ヲ營ムニハ國家ノ許可ヲ要スル場合少カラスト雖モ商法上商人ノ資格ハ商業ノ開始ニ始マリ公法上ノ要件ヲ具備シタリヤ否ヤヲ問フコトナシ（學說、同上九九頁二五九）

⊙開業ノ意義（續二六條）

◉商人資格ノ消滅時期

一 商人ノ資格消滅ノ時期ハ商業廢止ノ時ニ在リ商業ノ廢止アリタルヤ否ヤハ畢竟事實問題ニ屬スルモノナリ（學說、總覽商法總則

九九頁二六一)

二　商業ノ終止ハ法律ノ規定ニ基ク營業ノ禁止行政官廳ノ處分ニ依ル營業免許ノ取消シ裁判所ノ爲ス破產ノ宣告其他營業主人ノ爲ス任意ノ廢業等ノ場合ニ起ル(學說、總覽商法總則一〇〇頁二六〇)

◉會社解散ト商人資格ノ消長

一　會社ハ解散ニ因リ其商業ヲ廢止スヘキモ清算終了シ登記ヲ經タル後ニアラサレハ其商人タル資格ヲ失ハサルモノト解セサル可ラス這ハ畢竟清算ノ便宜ニ基ク一擬制ノミ(八四條)(學說、總覽商法總則一〇二頁二八八)

二　會社解散ノ效果(續八四條)

三　本條別項「商人資格ノ發生時期」ノ四

◉破產宣告ト商人資格ノ消長

一　商人ハ破產ノ宣告ニ依リテ商人タル資格ヲ失フヤ二箇方面ニ付テ觀察スルヲ要ス(イ)破產者自身商業ヲ營ムコトヲ得ルヤ否ヤ法人タル商人ニ在リテハ破產ハ解散ヲ生シ其儘別個ノ商業ヲ營ムコトヲ得サルモ自然人ハ破產財團ト別個ノ財源ヲ以テ營業ヲ繼續スルコトヲ妨ケス故ニ商人タル資格ヲ失フモノト謂フヲ得ス(ロ)破產者ハ破產管財人ノ行爲ニ因リ商業ヲ繼續スルモノト謂フコトヲ得サルヤ否ヤハ異論アレトモ其營業ヲ終了スル行爲ナルノ點ニ於テハ清算中ニ於ケル行爲ト異ナリ破產手續ノ終了スル迄ハ尙商人タル資格ヲ持續スルモノト解スルヲ至當トス(學說、總覽商法總則一〇三頁二九八)

二　破產會社ニ對シ破產財團ニ屬スル財產ニ關セサル權利ニ付テノ訴ハ本法ノ定ムル所ニ從ヒ該會社ノ取締役又ハ監査役ヲ其法律上代理人トシテ提起スヘキモノトス(東京控二年評論二卷商法三五九頁)

◉廢業ノ意義及時期

一　營業ノ廢止ハ之ヲ廢業ト稱シ廢業ハ營業者ノ任意ニ屬シ法律上毫モ之ニ對シテ拘束ヲ加フルコトナシ廢業ハ商行爲ヲ業トスル事實ノ消滅ニシテ然カモ廢止ノ意思ト伴フヲ必然トスルモノナリ(學說、總覽商法總則一〇〇頁二七七)

二　業トスル事實ノ消滅ナルカ爲メニ其營業ヲ行フ者ノ變動如何ハ敢テ之ヲ問ハサル所ニシテ例之商人タル者ノ死亡スルモ其營業ハ必スシモ消滅スヘキモノニ非サルナリ(學說、同上一〇一頁二八三)

三　能力ノ喪失例ヘハ禁治產ノ宣告ノ如キハ當然ニ營業ノ廢止トナラス法定代理人ニ依リテ繼續スルコトヲ得レハナリ(學說、同上一〇一頁二八四)

四　廢業ノ届出ト廢業(三七三頁)

五　營業廢止後ニ於ケル商人タル身分ノ存續(六頁)

六　三七一頁「廢業若クハ閉店ト支拂停止」ノ二及三

◉營業ノ自由ト其制限

一　所謂商業自由ノ原則ハ商法ノ認ムル所ナリ然レ共營業ノ自由ハ元來憲法ノ保障スル所ニ非ス從テ法律ニ依ルトキハ勿論命令ニ依リテモ亦此自由ヲ制限セラルルコトアリ(學說、總覽商法總則一

四一頁六七〇)

二　憲法第二二條ハ居住及移轉ノ自由ヲ認メタルニ止マリ命令ヲ以テ營業ニ關スル取締ノ規定ヲ設ケ又法律ノ認ムル範圍內ニ於テ之ニ關スル罰則ヲ設クルコトヲ得サルモノト爲スノ規定ニ非ス(大審五年刑一七七五四頁)

◉右ノ批評(學說カード一一八)

三　國家ハ特定ノ人ニ限リ商業ヲ營ムコトヲ許可シ其他ノ人ニ對シ之ヲ禁止スルコトアリ法令ノ規定中營業ヲナスニ付キ官廳ノ免許ヲ必要トスルカ如キ場合ニハ其免許許可ヲ受ケタルモノノミカ商業ヲ營ムコトヲ得テ其他ノ者ハ其商業ヲ營ムコトヲ得サルカ如シ例ヘハ質屋營業古物營業ヲ營ムニ付テハ主務官廳ノ許可ヲ受クルコトヲ要スルカ如シ銀行條例二條保險業法一條取引所法第一〇條質屋取締法一條古物商取締法二條ヲ參照スヘシ(學說、同上一四四頁五八七)

四　當事者間ノ合意ニ依ツテ生スルコトアリ例ヘハ營業ノ讓渡(二二條)同業組合間ノ規約等之ニ屬ス斯ノ如キ營業殊ニ競業禁止ハ公ノ秩序善良ノ風俗ニ反セサル範圍ニ於テ其ノ效力ヲ有スヘキナリ(學說、同上一四六頁五九七)

◉營業自由ノ制限ニ違反シタル行爲

一　營業ノ自由ニ對スル制限ニ違反シテ營業ヲ爲シタル場合ハ其行爲ノ法律上無效ナリヤハ行爲ノ性質其制限ノ因テ生シタル原因ニ依リテ之ヲ決スルヲ正當ナリト信ス例ヘハ風俗ヲ害スル册子圖書ノ販賣ヲ目的トスルカ如キ毒藥ノ販賣ヲ目的トスルカ如キハ當然タルヘキコト論ナシト雖モ官吏カ許可ヲ得スシテ商業ヲ營ミタル場合ノ如キハ服務規律違反トシテ制裁ヲ受クルハ格別其行爲ノ私法上ノ關係ニ於テハ當然無效ニアラス又取消シ得ヘキモノニアラス結局有效ナルヘシト信ス(學說、總覽商法總則一四六頁六〇〇)

二　無免許ノ待合營業ト取引上ノ效力(續民法一四二七頁)

三　學校長ノ制規ニ違背セル賣買ノ效力(民法三三七頁)

◉取締規則ニ違反スル契約ノ效力(續民法一二〇九頁)

◉講會取締令ノ違反行爲ト講契約ノ效力(續民法三四九ノ八三頁)

第五條

未成年者又ハ妻カ商業ヲ營ムトキハ登記ヲ爲スコトヲ要ス

◉營業ノ意義(續一三條)

◉營業未成年者ノ獨立(續民法七〇一頁)

◉獨立人ト同一ノ能力ノ意義　續民法七一三頁)

◉營業ノ許可ト其方式(續民法七〇一頁)

◉妻ノ營業ト夫ノ許可(續民法七一三頁)

◉本條ノ登記ノ效力

一　登記ハ未成年者カ商人タルノ條件ニ非ス登記ヲ爲ササルモ事實營業ヲ爲ス未成年者ハ商人ナリ而シテ登記ヲ怠ルモ別ニ制裁ナキカ如シ(學說、總覽商法總則一五八頁九〇)

二　此登記ハ商業登記ノ效力ニ關スル一般規定タル一二條ノ適用ヲ受ケ公告スルニアラサレハ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルヲ得ス(學說、同上一五八頁九六)

三　妻ノ商業ト其登記(續民法七一三頁)

◉營業許可ノ取消又ハ制限ノ效力

一　營業ノ許可ノ取消又ハ制限ニ付テモ同樣ニシテ(一)取消又ハ制限ノ登記公告前ニハ(イ)惡意ノ第三者ニハ其取消又ハ制限ヲ對抗スルヲ得ルモ(ロ)善意ノ第三者ニハ之ヲ對抗スルヲ得ス(二)其登記公告後ニハ善意ノ第三者ニモ對抗スルヲ得ヘク第三者ノ善意カ正當ノ事由ニ因ル場合ヲ例外トス(學說、總覽商法總則一六二頁一二九)

二　許可ノ取消又ハ制限ノ效力(續民法七〇二頁)

◉妻ノ商業ト夫婦財產制

一　我法定財產制ノ下ニ於テハ夫ハ妻ノ財產ヲ管理スルノ權利ヲ有スルカ故ニ妻カ從來商業ヲ營ミタルトキハ其商業ハ夫ニ於テ管理スルコトトナル夫ノ管理ハ妻ヲ代理シテ之ヲ爲スモノニアラスシテ自己ノ名ニ於テ爲スモノナルカ故ニ此場合ニハ妻ノ財產ニ依リ夫カ商業ヲ營ミ商人トナル(學說、總覽商法總則一七三頁二二九)

二　法定財產制ノ場合ニアリテハ夫ハ妻ノ財產ヲ管理スルノ權能ヲ有シ且女戸主ナラサル以上ハ夫ニ使用及ヒ收益ノ權能アリ然レトモ之カ爲メニ夫ハ妻ノ名ニ於テ營業ヲ爲スヲ得ルモノト云フヲ得ス(學說、同上同頁二三〇)

三　夫ハ妻ノ財產ノ管理方法トシテ自己ノ名ニ於テ營業ヲ爲スコトヲ得此場合ニ其營業カ商業ナルトキハ夫ハ之ニヨリテ商人トナルモノナリ(學說、同上同頁二三一)

四　法定ノ財產制ニ異ナリタル夫婦財產契約ノ登記ヲ爲シタル妻カ商業ノ登記ヲ申請スルトキ又ハ其商業ノ登記ヲ爲シタル後管理者ノ變更若クハ共有財產ノ分割ノ登記ヲ爲シタルトキハ書面ヲ以テ登記所ニ其屆出ヲ爲スコトヲ要シ此屆出アリタルトキハ登記所ハ當事者ノ商業登記ニ之ヲ記載スヘキモノトス(非訟法一七〇條)(學說、同上同頁二三二)

第六條

會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ許サレタル未成年者又ハ妻ハ其會社ノ業務ニ關シテハ之ヲ能力者ト看做ス

◉本條ニ所謂「會社ノ業務」ノ意義

茲ニ所謂會社ノ業務トハ會社ト社員トノ間ノ所謂會社內部ノ關係ニ付テ之ヲ謂ヒ社員カ會社ヲ代表シテ第三者ト爲ス所ノ業務ヲ謂フモノニ非ス何トナレハ會社代表ノ關係ニ於テハ未成年者カ法定代理人ノ許可ヲ得ルト否トヲ問ハス其爲シタル行爲ノ效力ニ差異アルコトナク民法一〇二條)之ヲ能力者ト看做スノ必要アルモノニ非サレハナリ(學說、總覽商法總則一八〇頁一二)

◉本條ノ許可ト法律行爲同意トノ別

未成年者カ或ハ設立行爲ヲ爲スニ因リ或ハ既設會社ニ入社スルニ因リ社員タル資格ヲ取得スルニ要スル法定代理人ノ同意ハ未成年者カ合名會社ノ社員タル法律行爲ニ對シテ與ヘラルルニ反シ未成年者カ會社ノ無限責任社員ト爲ルコトニ對スル法定代理人ノ許可ハ此法律行爲ヲ事實トシテ觀察シ其事實ニ附帶シテ未成年者ノ能力ノ擴張ヲ認メタルモノトス(學說、評論八卷商法三九八頁)

◉禁治產者ト無限責任能力

一　本條ハ無限責任社員ト爲ルコトヲ許サレタル未成年者又ハ妻ニ付キ其會社ノ業務ニ關シテ之ヲ能力者ト看做ス旨ヲ規定スルノミニシテ此二者ノミカ無限責任社員ト爲ルコトヲ得ヘキ旨ヲ定ムルモノニアラス(學說、評論八卷商法三九九頁)

二　禁治產者ハ有效ニ合名會社ヲ設立シ又ハ之ニ入社スルコトヲ得其行爲ハ取消シ得ヘキモノナレトモ取消アルマテハ有效ニ社員タル資格ヲ取得シ社員トシテノ責任ヲ負擔スルモノトス(學說、評論八卷商法三九九頁)(下欄「禁治產者ノ商業」參照)

三　本條ニ依リテ直チニ禁治產者及ヒ準禁治產者ハ無限責任社員ト爲ルコトヲ得スト斷スルハ決シテ正當ナル議論ニアラス又禁治產ヲ以テ退社ノ原因ト爲セルヲ理由トシテ禁治產者ハ無限責任社員トナルヲ得スト論スルハ余ハ之ニモ反對ス無限責任社員ノ人的信用ハ固ヨリ必シモ德操才能手腕等ノ無形的關係ノミニ於ケル觀念ニアラス要スルニ權利能力アル者ハ皆無限責任ヲ負擔スルコトヲ得ルナリ亦以テ禁治產及ヒ準禁治產者カ無限責任社員タルコトヲ得ヘキ理ヲ知ルヘキナリ(學說、總覽商法總則一〇六頁三二六)

◉未成年者又ハ妻ト監查役

監查役タルコトヲ得ヘキ者ニハ株主タルコトノ外別ニ資格ノ制限ナキヲ以テ妻又ハ未成年タリト雖モ之ト爲ルコトヲ得ヘシ(學說、總覽商法總則一八一頁二八)

第七條

法定代理人カ親族會ノ同意ヲ得テ無能力者ノ爲メニ商業ヲ營ムトキハ登記ヲ爲スコトヲ要ス

法定代理人ノ代理權ニ加ヘタル制限ハ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

◉法定代理人ノ商業代理

法定代理人カ未成年者ニ代ハリテ營業ヲ爲ストキハ其法定代理人ハ代理人ナリ自己ノ名ヲ以テ商行爲ヲ爲ス者ハ法定代理人ニ非スシテ本人タル未成年者ナリ從テ其未成年者自身ハ商人ナリト雖モ其法定代理人ハ商人ニ非ス(學說、總覽商法總則一八八頁五九)

◉禁治產者ノ商業

一　此要件ヲ充タサスシテ後見人カ禁治產者ニ代リテ營業ヲ爲ストキト雖モ商業ヲ營ムノ事實アル以上ハ其禁治產者ヲ商人ナリトスルコトヲ妨ケス(學說、總覽商法總則一〇八頁三三六)

二　禁治產者ノ行爲モ無效ニ非スシテ取消シ得ヘキニ過キサルカ故ニ(民法九條　法律上ハ商業ヲ營ミ商人ト爲ルコトヲ得但シ喪神中ノ行爲ハ無效ナルカ故ニ此結果ヲ生セサルハ論ヲ俟タス禁治產者ニ付テハ營業許可ノ制度ナシ(學說、同上一〇六頁三二二)

三　禁治產者ト無限責任能力(續六條)

◉禁治產者ノ行爲ノ效力(續民法九條)

◉準禁治產者ノ營業能力

一　準禁治產者ハ自ラ商業ヲ營ムヲ得ルヲ本則トス蓋シ準禁治產者カ保佐人ノ同意ヲ得ルコトヲ要スル行爲ハ一定セリ(民法一二條)ト雖モ保佐人ノ同意ヲ得ストスルモ其行爲ハ無效ニアラスシテ唯取消サレ得ヘキモノタルノミ從ツテ法律論トシテハ營業ヲ爲

スコト即チ商人タルコトヲ得スト斷スルコトヲ得ス但シ實際ニ於テハ營業ノ許可ト云フコト又ハ保佐人ノ代行ヲ認メサルカ故ニ最モ不適當ナル地位ニ立ツモノト謂フ可シ（學說、總覽商法總則一一〇頁三五八）

二　保佐人ノ同意ヲ得テ支配人ヲ選任シ之ヲシテ商業ヲ營マシメ以テ商業ノ確實ヲ期スヘシト論スル學者アレトモ保佐人ノ同意ハ各行爲ニ就キ個別的ナラサルヘカラサルヲ以テ支配人ノ選任ニ關スル同意アリタルヲ以テ總テ支配人ノ行爲ハ保佐人ノ個別的同意ナクモ準禁治產者ニ對シ完全ナル效力ヲ生スト解釋スルハ謬見ナリトス（學說、同上一一二頁三六六）

三　營業ニ關スル準禁治產者ノ能力（續民法七一〇頁）

◉親權者ノ商行爲ト親族會同意

一　親族會ニ於テ親權者タル母ニ對シ未成年者ニ代ハリテ商業ヲ爲スコトニ同意ヲ與ヘタル場合ニ於テハ其營業ノ爲メ手形ヲ振出スハ親權者タル母ノ代理權限內ニ屬スルモノニシテ其振出ニ付キ特ニ親族會ノ同意ヲ要セサルモノトス（東京地三年評論三卷民法二八〇頁）

二　類照、民法五八〇頁

◉後見人ト支配人ノ選任權（一二頁）

第八條

戶戶ニ就キ又ハ道路ニ於テ物ヲ賣買スル者其他小商人ニハ商業登記、商號及ヒ商業帳簿ニ關スル規ヲ適用セス

◉小商人ノ意義

一　小商人トハ商行爲ヲ爲スヲ業トスルモ資本金五百圓ニ滿タサル者ヲ謂ヒ戶戶ニ就キ又ハ道路ニ於テ物ヲ賣買スル者ハ其觀念中ニ包含セサルモノトス（學說、評論三卷商法一五頁）

二　資本金五百圓以上ノ小商人アリヤ（本條別項）

◉小商人ノ例

一　例セハオデン屋、鍋燒饂飩、紙屑買、ランプ、ホヤ、コップノ壞レト呼ヒ步ク者或ハ彼ノ緣日商人ト稱スルモノノ如キヲ以テ戶戶ニ就キ又道路ニ於テ物ヲ賣買スル者ニ該當スルモノナリトスルハ疑ナシ（學說、總覽商法總則一九一頁一〇）

二　道路ニ於テ物ヲ賣買スル商人トハ一定ノ地坪ヲ占領シテ商品ヲ陳列スル者ナルト肩頸ニ紐ヲ掛ケ一定ノ容物ニ商品ヲ收メ之ヲ賣却スル者ナルトヲ問ハス軒先、神社、佛閣ノ境內其他ノ地域ニ於テスル緣日商人其他數多ノ露店商人ヲ包含ス（學說、同上同頁一三）

◉小商人ト手職業者トノ區別

一　小商人ト第二六四條但書ニ規定スル專ラ賃金ヲ得ル目的ヲ以テ物ヲ製造シ又ハ勞務ニ服スル者トハ之ヲ區別スルヲ要ス此場合ニ其行爲ハ全然商行爲ニ非ス從テ營業者ハ商人ニ非サルニ反シ小商人ハ尙商行爲ヲ業トスルモノタルヲ要シ商業登記等法定ノ事項ニ關スルモノノ外ハ法律上ノ取扱ニ於テ普通ノ商人ト異ナル所ナシ（學說、總覽商法總則一九七頁六四）

二　小商人ハ商人ニシテ資本金五百圓ニ滿タサル者ヲ指シ其業トシテ爲ス商行爲ハ必スシモ物ノ賣買ニ限定セラレサルナリ故ニ物ヲ製造シ又ハ勞務ニ服スル者ト雖モ專ラ賃金ヲ得ル目的ヲ以テセサルモノハ第四條及第二六四條第二號第四號等ノ規定ニ依リテ商人タルコトヲ得ヘク其中ニ就キ資本金五百圓ニ滿タサル者ハ即チ小商人タルヘキナリ上述セル所ニ依レハ第二六四條但書ノ手職業者ヲ小商人ト區別スル標準ハ其行爲ノ種類如何ニ在ラスシテ單ニ專ラ賃金ヲ得ル目的ヲ以テスルヤ否ヤニ在ルモノナルコトヲ知ルヘシ然ラハ專ラ賃金ヲ得ル目的ヲ以テスルノ意味如何ト云フニ社會見解上賃金ト稱スヘキ報酬ヲ得ルヲ目的トシ小仕掛ニ營業ヲ爲スコトヲ指稱スルニ外ナラスト解スヘシ（學說、カード未七、評論七卷商法八一九頁）

◉資本金五百圓以上ノ小商人アリヤ

一　商施法及ヒ勅令ノ規定ヨリ見ルニ勅令ハ絕對的ニ小商人ノ範圍ヲ定メタルモノニシテ戶戶ニ就キ又ハ道路ニ於テ物ヲ賣買スル者ト雖モ勅令ノ制限ニ適合セサルトキハ小商人ニ非ス本條中ノ（戶戶ニ就キ云云）ノ文言ハ小商人ノ例示ヲ爲セルモノニ過キスト解スルヲ妥當トス（學說、總覽商法總則一九一頁一六）

二　戶戶ニ就キ又ハ道路ニ於テ物ヲ賣買スル者カ當然小商人ナリヤ否ヤニ付テハ異論ヲ存ス或ハ資本金額五百圓ニ滿タサルト否トヲ論セス小商人ヲ認ムヘシト主張スル者ナキニ非スト雖モ吾輩此說ヲ採ラス何トナレハ立法ハ營業ノ範圍規模ノ廣狹大小ニ基テ斯ル商人ヲ區別スル處ニシテ敢テ其戶戶ニ就キ道路ニ於テ物ヲ賣買スルニ存スルモノニアラサレハナリ（學說、同上一九二頁一八）

三　資本金五百圓以上ノ道路ニ於ケル物品賣買業者ニモ商業登記等ノ規定ノ適用アルモノトス（學說、評論六卷商法四二五頁）

四　本條ハ戶戶ニ就キ又ハ道路ニ於テ物ヲ賣買スル者其他小商人ト云ヒテ此二者ヲ以テ小商人ノ例トシタルコト明カニシテ其他小商人ナルモノノ何タルカヲノミ商法ハ之ヲ商施法ニ讓リ商施法七條ハ本條ノ「其他小商人」ヲ承ケテ之ヲ勅令ノ規定ニ委任シ上掲勅令ハ資本金五百圓ニ滿タサルモノヲ商人トスト定メタルモノナリ故ニ勅令ニ所謂小商人ハ畢竟本條ニ所謂「其他小商人」ヲ承ケタルモノニシテ戶戶ニ就キ又ハ道路ニ於テ物ヲ賣買スル者ニ係ラスト解スルヲ至當トス（學說、同上一九三頁二三）

◉小商人タル會社アリヤ

一　資本金五百圓未滿ノ會社（續四二條）

二　元來本條ハ小商人ニハ商業登記等ノ規定ヲ適用セスト定ムルノミ之等ノ規定ノ適用ヲ受ケサル者ヲ小商人トストハ定メス從テ此規定ハ之等ノ規定ノ適用ヲ受クル者ハ小商人ニ非ストノ結論ノ前提ト爲ラス（學說、總覽商法總則一九三頁三一）

三　百四十圓ノ資本ヲ有スル株式會社アルコトヲ得ルノ結果小商人タル會社ノ存在ヲ認メ得ヘキカ如シ然レトモ會社ハ法律上必ス商號ヲ有スヘキモノニシテ（五〇條二號一二〇條二號二三七條一號）又會社ノ設立ハ登記ヲ爲スニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ヘカラサルニ拘ハラス（四五條）小商人ニハ商業登記、商號等ニ關スル規定ハ其適用ナキモノタルヲ以テ會社ハ小商人トシテ法律上其存在ヲ保ツコトヲ得ス（學說、同上一九四頁三六）

四　會社ニシテ小商人タルコトアルモノトス（學說、評論三卷商法

一五頁）

◉商人小商人ノ二資格ヲ併有シ得ルヤ

一　同一人カ資本金五百圓以上ノ營業ト之ニ下リタル金額ノ營業トヲ併合シタルトキハ如何斯ル場合ニ於テハ之ヲ大商人ナリト解スヘシト論スル者之アリ獨逸學者ノ見解ニ於テ之ヲ認ム吾輩其何ノ意タルヤヲ解セス何トナレハ斯ル場合ニ於テハ同一人ニシテ大小商人タル二資格ヲ有スルモノトスルヲ當然トスレハナリ（學說、總覽商法總則一九四頁三七）

二　法カ商人ト小商人トノ區別ヲ認ムルハ商人ノ全部ノ人格ニ於テ之ヲ認ムルニアラスシテ其營業ニ關シテ之ヲ認ムルナリ此理ハ商人非商人ノ區別ニ關スル場合ニ同シ（學說、同上一九五頁四五

三　本條ノ商人ハ大商人タル資格ヲ兼有スルコトヲ得（學說、評論三卷商法一五頁）

◉本條ニ所謂資本ノ意義

一　茲ニ所謂資本トハ如何ナルモノヲ指スヤ明瞭ナラス經濟學者ノ所謂不變ノ資本ヲ包含スルヤ將タ又可變ノ資本ヲノミ稱スルモノナリヤ又両者ヲ包含スルヤ其孰レカニ從テ經濟上ノ效果ニ於テ著シキ差異ヲ生ス法意ハ蓋シ最後ノ如クナルヘシ（學說、總覽商法總則一五三頁二四）

二　所謂資本金トハ營業用財產ノ金額ト解シテ可ナルヘシ（學說、同上同頁二五）

◉小商人ト商業登記商號及商業帳簿

一　本條ノ商人ニハ商業登記商號及ヒ商業帳簿ニ關スル規定ノ適用ナキヲ以テ支配人ヲ選任スルコトヲ得ス屋號ヲ有シ得ルモ何等法律上ノ保護ナク又營業ヲ讓渡スルモ競業禁止ノ制限ニ服セス商業帳簿ノ作成ヲ前提トスル法律規定ノ適用ヲ受クルコトナシ（學說、評論三卷商法一五頁）

二　小商人ハ支配人ヲ選任シ得ルヤ（續二九條）

三　小商人ト商號（續一六條）

第三章　商業登記

第九條

本法ノ規定ニ依リ登記スヘキ事項ハ當事者ノ請求ニ因リ其營業所ノ裁判所ニ備ヘタル商業登記簿ニ之ヲ登記ス

◉取締役ト自己ノ文書偽造（續一七〇條）

◉民事會社ト商業登記及商號等ノ規定（續四二條）

◉小商人ト商業登記商號及商業帳簿（續八條）

◉官廳ノ認可ト登記期間トノ關係（續商法一四一條）

◉會社ノ出張所ト營業稅法ノ營業場（諸法令營業稅法）

◉電氣業者ノ「營業所」ノ意義（諸法令四四年勅令二四一號）

◉殘務事務所ト營業所

商人カ其營業ヲ廢シ營業所ヲ廢シタル以上ハ假令殘務ヲ處理スヘキ事務所ヲ設ケタリトスルモ其事務所ハ營業所ト謂フコトヲ得ス（東京控五年評論五卷商法四四一頁）

◉商業登記ノ範圍

一　商業登記ハ商法ノ規定ニ依リテ登記スヘキ事項ノ登記タルコトヲ要ス故ニ民法其他ノ特別法ノ規定ニ依ル登記ハ縱令裁判所ニ於テスルモノト雖モ商業登記ニ非ス（學說、總覽商法總則二〇〇頁二二）

二　船舶登記ハ商法ノ規定ニ依リテ爲スヘキ登記ナリト雖モ商業登記簿ニ爲スヘキモノニアラサルカ故商業登記ニアラス（學說、同上二〇一頁三〇）

三　商標特許意匠ニ關スル登錄モ亦實質上商業登記ニ外ナラサルカ如キモ這ハ特別ナル手續ニ從フヘキモノニシテ茲ニ所謂商業登記ニアラス（學說、同上同頁三五）

◉登記事項外ノ登記ノ效力

商業登記ハ商法ニ於テ登記スヘキモノトシタル事項ニ限リ之ヲ爲ス此他ノ事項ハ登記ヲ受クルコトヲ得ス又之ヲ登記スルモ何等法律上ノ效力ヲ生スルコトナシ（學說、總覽商法總則二〇五頁六六）

◉事實ニ符合セサル登記及公告

一　登記公告ト實際ノ事實トカ一致セサル場合ハ登記公告ハ何等ノ效力ヲモ生セサルモノト言ハサルヘカラス何トナレハ登記及ヒ公告ハ一定ノ事實ヲ前提トスルモノナルニ拘ラス此場合ニハ登記又ハ公告セラレタル事實ハ實際上存在セサレハナリ（學說、總覽商法總則二〇六頁七四）

二　登記ノ一部カ不眞實ナル場合ニ於テ其一部ノ不眞實ハ他ノ眞實ナル部分ノ登記ノ效力ニ如何ナル影響ヲ及ホスヘキモノナリヤ數箇ノ事項中例ヘハ支店ノ所在地ヲ僞ハリテ登記シタルトキハ登記全部カ無效ナルカ將タ支店ニ關スル事項ノミカ無效タルニ止マルモノナルカ余ハ法律カ數箇ノ事項ヲ一括シテ規定セル場合ニ付テモ之ヲ不可分ノ一體トシテ觀察スヘキモノニ非スト信ス從テ其虛僞ノ支店ニ關スル登記ハ登記トシテ固ヨリ效力ナシト雖モ會社設立ノ登記トシテハ之ヲ無效ト爲スヘキモノニ非スト信ス然レ共其一部ノ不眞實ニシテ例ヘハ會社ノ設立ヲ肯認スルコトヲ得ヘカラサル性質ヲ有スル事項ニ關スルトキハ登記全部ヲ無效トスルモノト斷定セサルヲ得ス（學說、同上二〇六頁七二）

◉設立登記前ノ瑕疵ト登記ノ效力（續四五條）

◉登記ノ脫漏ト其影響

商業登記簿ノ燒失ニ依リ爲サレタル回復登記ニ或ル代表社員ノ記入ナシト雖モ其代表社員カ當時業務擔當社員ノ權限ヲ有セシ事實アル場合ハ登記ノ脫漏ヲ以テ代表社員ニアラスト云フコトヲ得ス（東京控四三年最七卷一四九頁）

◉登記ハ事實ノ眞實ヲ推定スルヤ

一　登記ノ效力トシテ登記ニ因リテ登記セラレタル事項ノ眞正ナルコトノ推定ヲ生スヘキコトは是ナリ此點ニ付テハ學者ノ議論一定セス多數ノ學者ハ登記ノ手續ニ關シテ形式的審査主義ヲ採ルノ結果斯ノ如キ推定ヲ爲スヲ不可ナリトス然レトモ我非訟事件手續法ノ解釋上ハ登記官吏ハ實質的ノ審査權ヲ有シ必要ト認メタルトキハ事實ノ眞僞ヲ審査スルコトヲ要スヘキモノナルヲ以テ登記ニ因リテ登記セラレタル事項ノ眞實ナルコトノ推定ヲ生スルモノト謂フコトヲ得ヘシ（學說、總覽商法總則二〇八頁八七）

二　登記官吏ハ事實ニ付キ特別ナル疑ヲ生セサルトキハ申請ヲ眞

實トシテ登記スルノ外ナク又之ヲ以テ足レリトス是ノ故ニ登記カ固有ノ證據力ヲ有セサルハ自然ノ理數タリ且ツ夫レ登記官吏カ眞實ナリトノ自己ノ認定ノ下ニ登記シタルニ止マルカ故ニ裁判官ノ心證ニ對シテ或ル影響ヲ及ホスコトハ之アルヘシト雖モ擧證ノ責任ヲ左右スル效力ヲ有スル推定ノ基礎ト爲ルモノニ非サルハ亦明白ナリ(學說、同上二〇九頁八八)

◉登記官吏ノ審査權(一)

一　登記官吏ハ商業登記申請ノ適否ニ付形式上ノ審査權ヲ有スルニ止マラス申請ノ內容タル事項ニ付テモ亦審査權ヲ有ス(東京地六年法一三四五號二一頁)

◉類題、諸法令不動產登記法四九條

二　登記官吏ハ登記申請書記載ノ登記義務者ノ商號カ登記簿記載ノ商號ト符合スルニ於テハ更ニ進テ事實上右商號カ登記申請當時尙ホ變更セラレサリシモノナリヤ否ヤヲ調査スヘキ義務ナシ(岡山地四年法一〇五二號二四頁)

三　登記官吏ハ登記事項ノ實質ヲ審査スル職責ナキモ其實質カ商法ノ規定上登記ヲ許スヘカラサルモノナルコトヲ發見シタルトキハ非訟事件手續法第五十一條ノ二第一項ニ依リ登記ヲ爲シタル者ニ對シ登記ヲ抹消スヘキ旨ノ通知ヲ爲スヘキモノトス(大審七年民二三二六頁)

四　登記官吏ハ登記申請書及ヒ添附書類ヲ審査シ形式上適法ナルコトヲ判斷シタル以上ハ縱令決議錄ニ記載セラレタル決議カ招集ノ權限ヲ有セサル者ノ招集シタル株主總會ノ決議ナル爲メ法律上當然無效ニシテ第百六十三條ノ規定ニ依ル訴ヲ俟ツヲ要セサル場合ト雖モ其無效ヲ判斷スルコトヲ得サルモノトス(大審七年民二一八三頁)

五　許スヘカラサル登記ノ意義(諸法令非訟事件手續法一五一條ノ二)

六　許スヘカラサル登記ノ發見ト其處置(同上)

◉登記官吏ノ審査權(二)

一　登記官吏ハ實質的ノ審査權ヲ有スルノ結果特定ノ場合ニ於テハ其審査權ヲ行使スルノ義務ヲ負フヘシ我非訟事件手續法ハ廣ク登記ノ申請カ商法又ハ本章ノ規定ニ適セサルトキハ之ヲ却下スヘキモノトセリ(非訟法一五一條)然ルニ虛僞ノ事實ノ登記申請ハ常ニ「商法又ハ本章ノ規定ニ適セサル」モノト謂ハサルヘカラス今非訟事件手續法ノ此規定ヲ以テ不動產登記法カ登記ノ申請ヲ却下スヘキ場合ヲ列擧スルニ對照シ(不動產登記法四九條)又非訟法一一條カ登記所ニモ適用アルヘキヲ見レハ(非訟法一條)我法律ノ解釋トシテハ登記官吏ニ實質的ノ審査權アルコトヲ認ムルコトヲ得ヘシ(學說、總覽商法總則二一九頁一七二)

二　元來登記官吏ハ記錄官ニシテ裁判官ニ非ス故ニ登記事項ノ眞否ヲ調査スヘキモノニ非サルノミナラス又之ヲ調査スルカ如キハ事實ニ於テ不能ナルカ故ニ法律ノ趣旨モ亦形式調査ヲ以テ滿足スルニ在ルモノト解スルヲ至當トス唯登記官吏ト雖モ寫眞機ニ非ス登記事項ノ眞實ニ付キ疑ヲ有スルニ拘ラス登記ヲ爲スカ如キハ官吏トシテ忠實ノ義務ニ違反スルモノト云ハサルヘカラス故ニ官吏トシテ忠實ノ義務カ命スル範圍內ニ於テハ進ンテ實質的調査ヲ爲スヘク之カ爲メニハ登記ノ職權ヲ以テ事實ノ探知及ヒ必要ト認ムル證據調ヲ爲スコトヲ得ヘク(非訟法一一條)眞實ニ反スルノ心證ヲ得タルノトキハ其申請ヲ却下スルコトヲ得ヘシ(學說、同上二二〇頁一七六)

三　按スルニ非訟法一一條ニハ裁判所ハ職權ヲ以テ事實ノ探知及ヒ必要ト認ムル證據調ヲ爲スヘシトアリ同法一五一條ニハ登記ノ申請カ商法又ハ本章ノ規定ニ適セサルトキ云云トアリ又第一五八條ニハ商號ノ登記ハ同市町村內ニ於テハ同一營業ノ爲メ他人カ登記シタルモノト判然區別シ得ルトキニアラサレハ之ヲ爲スコトヲ得ストアリ是等ノ規定ニ依ルトキハ實質審査主義ヲ採用スヘキモノナルカ如シ併シナカラ余ノ解スル所ニ依レハ非訟法一一條ハ非訟事件裁判所カ申立ニ對シ裁判ヲ爲スヘキ場合ニ適用スヘキ規定ニシテ登記申請ノ受理ノ如キハ裁判ニアラサルヲ以テ同條ノ規定ハ此場合ニ適用スヘキ限ニアラス又一五一條ニ商法又ハ本章ノ規定ニ適セス云云ト云フハ申請ニ係ル事項カ商法ニ於ケル登記事項ニ該當スルヤ否ヤ其申請書カ非訟事件手續法所定ノ形式ヲ具備スルヤ否ヤヲ調査スルコトヲ意味シ申請事項ノ實質上ノ判斷ヲ爲スヘシトノ趣旨ニアラスト解ス(學說、同上同頁一七七)

◉登記官吏ノ審査權ノ獨立

支店所在地ノ登記官吏ハ本店所在地ノ登記官吏ト獨立シテ登記申請ノ適否ヲ審査スルノ權能ヲ有スルモノトス(東京地六年法一三四五號二一頁)

◉商業登記申請ノ却下ト準據法

此登記ノ申請ヲ却下スル決定ハ民事訴訟法ノ規定ニ從ヒテ之ヲ申請人ニ送達スルコトヲ要ス而シテ申請人ハ此ノ決定ニ對シテ即時抗告ヲ爲スコトヲ得ヘシ(舊商法二一條及ヒ非訟法一五一條參照)(學說、總覽商法總則二二二頁一八九)

◉囑託ニ因リテ商業登記ヲ爲ス場合

一　登記事項カ裁判ニ因リテ發生スル場合ハ裁判所ノ囑託ニ依ル裁判所ノ命令ニ因ル解散(非訟法一八一條二項一八六條一九三條二項二〇〇條四項)及ヒ會社設立ノ無效ノ登記(非訟法一三五條ノ四)株式會社株式合資會社ノ株主總會ノ決議無效ノ登記等(非訟法一九五條ノ二、二〇一條ノ二)ハ此場合ニ屬ス(學說、總覽商法總則二二三頁二〇一)

二　破產ニ關スル登記ハ破產裁判所ノ通知ニ基キ登記所ノ職權ヲ以テ之ヲ登記ス即チ破產裁判所カ商業登記ヲ爲シタル者ニ對シ破產ノ宣告破產手續ノ停止破產宣告ノ取消又ハ確定シタル協諧契約ノ認可ヲ爲シタルトキハ其商人ノ營業所在地ノ登記所ニ其通知ヲ爲シ登記所通知ヲ受ケタルトキハ職權ヲ以テ其通知ヲ受ケタル事項ヲ記載スヘキモノトス(非訟法一五二條一五三條)(學說、同上二二四頁二〇二)

第十條

本店ノ所在地ニ於テ登記スヘキ事項ハ本法ニ別段ノ定ナキトキハ支店ノ所在地ニ於テモ亦之ヲ登記スルコトヲ要ス

◉支店設立ノ登記ト申請者(諸法令非訟法一八八條)

◉支店ノ意義

一　商法ニ所謂會社ノ支店トハ其名稱又ハ登記ノ如何ニ拘ラス其實質上獨立シテ本店ノ營業事務ヲ行使スル營業所ノ謂ニシテ即チ民訴法一六條ニ所謂直接ニ取引ヲ爲ス店舗ニ該當ス（仙臺區三年最一四卷一二五頁）

二　直接ニ取引ヲ爲ス店舗ノ意義（民訴八頁）

◉本店支店間ノ登記ノ先後

本店ニ於テ登記スヘキ事項ハ支店ニ於テモ之カ登記ヲ爲ス場合ニ於テ其孰レヲ先キニスヘキヤニ付キ商法ニ規定ナシト雖モ非訟法一五〇條ノ三ハ支店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲スニハ本店ノ所在地ニ於ケル登記濟ノ證書ヲ添附スヘキモノトスルカ故ニ本店ニ於テ登記ヲ爲ササル間ハ支店ノ登記モ亦之ヲ爲スヲ得サルモノト云ハサルヘカラス（學說、總覽商法總則二三八頁二二）

◉登記スヘキ事項ト登記シ得ヘキ事項

支店ニ於テモ登記スルヲ要スルハ本店ニ於テ登記スヘキ事項ニ限リ登記シ得ヘキ事項ハ本店ニ於テ之レカ登記ヲ爲スモ支店ニ於テ登記スルヲ要スルモノニ非ス例ヘハ會社ニ非サル商人ノ商號登記ノ如シ（學說、總覽商法總則二三八頁二五）

第十一條

登記シタル事項ハ裁判所ニ於テ遲滯ナク之ヲ公告スルコトヲ要ス

◉事實ニ符合セサル登　公告

登記事項ノ效力ヲ發生センニハ其登記カ眞實ニ適セサル可ラサルハ勿論ナルヲ以テ假令公告カ眞實ナルトキ雖モ登記カ虛僞ナルトキハ固ヨリ之ニ效力ヲ付スルヲ得ヘカラサルナリ（學說、總覽商法總則二四四頁四四）

◉公告ノ效力發生時期

公告ハ之ヲ揭載シタル最終ノ官報及ヒ新聞紙發行ノ翌日之ヲ爲シタルモノト看做サル（非訟法一四四條）（學說、總覽商法總則二四七頁七四）

第十二條

登記スヘキ事項ハ登記及ヒ公告ノ後ニ非サレハ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス登記及ヒ公告ノ後ト雖モ第三者カ正當ノ事由ニ因リテ之ヲ知ラサリシトキ亦同シ

◉會社ノ設立ト對抗條件（續四五條）

◉登記アリテ公告ナキ場合ト本條（續一四條）

登記ト公告ト牴觸シタル場合ノ効力（續一四條）

◉本條ノ適用範圍

一　本條登記ノ效力ト第一二條ノ適用（續一六三條ノ四）

二　第一ニ所謂免責的事項ノミナラス設定的事項ニツキテモ亦適用アリ例ヘハ支配人ヲシテ爲サシメタル申込催告解約ノ意思表示ノ效果ニツキ其支配人ノ選任登記ヲ爲ササルトキト雖モ第三者カ其選任ノ事實ヲ知レル限リハ之ニ對シテ其選任ヲ以テ對抗スルヲ得ルカ如シ第二ニ新ニ發生シタル登記事項ニ限ルヤ既存ノ事項ノ變更消滅ニ限ルヤ又既存ノ事實カ登記濟ノ事項タルヤ否ヤヲ問フコトナシ（學說、總覽商法總則二六五頁一〇九）

三　登記事項ノ當事者ヨリ第三者ニ對シ對抗スル場合ナルコトヲ要ス故ニ第三者間ニ於テハ登記ノ有無ニ拘ラス一般ノ原則ニ從ヒ之ヲ對抗スルコトヲ得例ヘハ法定代理人カ未成年者ニ代リテ其商業ヲ營ム場合ニ於テ之ト取引シタル債權者ヨリハ法定代理人登記ノ有無ニ拘ラス其債權ヲ以テ第三者例ヘハ未成年者タル商人ノ他ノ債權者ニ對シ對抗スルコトヲ妨ケサルカ如シ（學說、同上同頁一一四）

四　第三者ハ唯登記ヲ爲スヘキ事項ノ生シタル商人ニ對シテノミ其事實ヲ否認スルコトヲ得ヘシ故ニ他ノ第三者ニ對シテハ登記ナキヲ理由トシテ事實ノ否認ヲ爲スコトヲ得サルナリ（學說、同上二六六頁一一六）

◉本條ニ所謂正當事由ノ意義

一　何カ正當ノ事由ナリヤハ各場合ニ付テ之ヲ決スヘク一般ニ述フルコトヲ得スト雖モ必スシモ客觀的ニ外界ノ事情例ヘハ交通ノ斷絕ニ因ル官報新聞紙ノ不到達等ノ如キ事由ノミナラス主觀的ニ身上ノ事由例ヘハ疾病不在等ノ如キモ事情ニ因リ正當ノ事由タルコトヲ得ヘシ（學說、總覽商法總則二六二頁九一）

二　正當ノ事由ニ因リテ知ラサル場合トハ登記事實ヲ知ラサルニツキテ過失ナカリシ場合ヲ云フ登記簿ヲ一覽セス謄本又ハ抄本ノ交付ヲ請求セサリシトキハ登記事實ノ不知ニツキ過失ナシト云フヲ得サルヘシ（學說、同上同頁九二）

三　公告ニ付テハ別段ノ事情ナカリシモ登記ヲ閱覽スルニ付キ正當ノ事由ト見ルヘキ障礙アル場合ハ稍疑ナキニ非スト雖モ我商法カ登記カ公告ト牴觸シタル場合ニハ登記ニ依ルヘシトスルヨリ云フトキハ（一四條）前ノ場合ト同シク正當ノ事由タルニ足ルト言ハサルヘカラサルヘシ何トナレハ若シ然ラストセハ第三者カ公告ヲ見更ニ登記ヲ知ラントスルニ當リ已ムヲ得サル障害アリテ之ヲ遂クルヲ得サル間ニ公告ト異リタル登記ヲ以テ對抗セラルルノ結果トナレハナリ（學說、同上同頁九三）

四　登記ニ付テハ別段ノ事情ナク單ニ公告ヲ知ルヲ得サルニ付キ正當ナル事由アルトキト雖モ法律ニ所謂正當ノ事由タルニ足ルモノト言ハサルヘカラス何トナレハ第三者ハ公告ヲ知ラサル間ハ登記ノミニ付キ之ヲ探知スルノ義務ヲ負ハサレハナリ（學說、同上同頁九四）

◉登記ノ效力ト公告有無トノ關係

一　登記カ權利成立ノ條件ナルトキハ公告ヲ要セスシテ登記ノ效力ヲ發生スヘキハ勿論商法カ特ニ登記其モノニ效力ヲ付シタル場合モ亦公告ヲ俟タスシテ登記ノ效力ヲ發生スヘシ例ヘハ一九條二〇條二一條四五條四六條四七條七三條一四七條二一七條二五七條ノ如シ（學說、總覽商法總則二五三頁三四）

二　會社設立登記ノ場合ニ付テハ本店ニ於ケル設立登記ヲ爲ストキハ第三者ニ對スル對抗力ヲ生シ（四五條）商號讓渡登記モ其登記ニ依リテ同シク第三者ニ對スル對抗力ヲ生シ（二二條）又商業登記ニ依リテ商號ノ專用的權利ヲ生ス而シテ此事實ハ惡意ノ第三者ニ對シテハ之ヲ對抗スルヲ得ト雖モ所謂善意ノ第三者（實ハ擬制ニ因ル惡意）ニモ之ヲ對抗スルニハ更ニ其公告アルコトヲ要ス（學

說、同上二五五頁四六)

◉公告ナキ登記ト對抗要件及立證責任

一　商業登記簿ニ登記スヘキ各事項ニ付キ單ニ登記ヲ爲シタルニ止マリ其公告ノ存セサル場合ニ於テ其登記事項ヲ以テ第三者ニ對抗センニハ第三者ノ惡意ナルコトヲ必要トス隨テ第三者ノ惡意ナルコトヲ主張スル者ニ於テ立證ノ責ニ任スヘキモノトス(大審四年民一九五〇頁評論五卷商法二三頁)

二　第三者カ惡意ナルコトハ之ヲ主張スル當事者ニ於テ立證セサルヘカラサルハ勿論ナリ第三者カ善意ナリシ場合ニ於テハ其善意ナリシコトニ付キ過失ノ有無ヲ問フコトナシ(學說、總覽商法總則二五二頁二七)

◉善意惡意ノ意義及其決定時期

一　惡意善意ト云フハ登記事項其物ノ知不知ニ付テ云フモノニシテ決シテ登記アルコトノ知不知ニ付テ云フモノニアラス然レハ登記アルコトヲ知ラサルモ事項ノ存在ヲ知レルトキハ惡意タルナリ(學說、總覽商法總則二五一頁二三)

二　登記及公告ノ有無又ハ第三者ノ善意惡意ヲ決定スルニハ第三者カ法律上ノ利害關係ヲ有スルニ至リタル當時ヲ標準ト爲スヘキモノトス(東京地八年評論八卷商法九四頁)

三　本條ニ所謂善意トハ第三者カ法律上ノ利害關係ヲ有スルニ至リタル當時ニ於テ其登記事項ヲ知ラサリシコトヲ謂ヒ其後ノ公告手續ノ經由ヲ問フコトヲ要セサルモノトス(大審四年民一九五〇頁)

◉辭任登記前ノ取引ノ效力

代表社員タル登記カ未タ抹消セラレサル以上其者カ會社ヲ代表シテ締結シタル消費貸借ハ假令代表社員辭職申出ノ後ニ成立シタルモノト雖モ事情ヲ知ラサル相手方ニ對シテハ會社ノ行爲トシテ有效ニ成立スルモノトス(東京控四年評論四卷商法一二五頁)

第十三條

支店ノ所在地ニ於テ登記スヘキ事項ヲ登記セサリシトキハ前條ノ規定ハ其支店ニ於テ爲シタル取引ニ付テノミ之ヲ適用ス

◉會社ノ設立ト對抗條件(續四五條)

第十四條

登記ハ其公告ト牴觸スルトキト雖モ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得

◉登記アリテ公告ナキ場合ト本條

本條ノ規定ハ登記スヘキ各事項ニ付キ其爲シタル登記ト公告トノ牴觸シタル場合ニ關スルモノニシテ登記ヲ爲シタルニ止マリ公告ノ存セサル場合ニハ其適用ナキモノトス(大審四年民一九五〇頁

◉登記ノ效力ト公告有無トノ關係(續一二條)

◉登記ト公告ト牴觸シタル場合ノ效力

一　登記官吏ノ過失又ハ新聞紙ノ誤植等ニ因リ間違ヒタル公告ヲ爲スコトハ絕無ニ非サルヘシ爲メニ多少第三者ノ迷惑ヲ來スコトアルヘキモ此場合ニハ斷然登記ヲ以テ第三者ニ對抗力アルモノトシテ其登記者ヲ保護セサルヘカラサルナリ(學說、總覽商法總則二六九頁四)

二　此場合ニ於テ商法ハ登記ハ本ニシテ公告ハ末ナリトノ議論ニ基キ登記シタル事項ニ重キヲ置キ登記ハ其公告ト牴觸シタルトキト雖モ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ルモノトセリ(學說、同上同頁五)

三　登記カ其申請ト異ナルトキハ別問題ナリ此場合ニハ申請ハ本ニシテ登記ハ末ナリト論スルヲ得ス故ニ申請ト登記ト異ナルトキハ登記ヲ以テノミ第三者ニ對抗シ得ルモノナルコトハ言フヲ俟タス(學說、同上二七一頁一六)

四　登記申請カ不實ナリシ爲メ登記公告ト事實ノ不一致ヲ生セル場合モ申請カ眞實ナリシニ拘ラス登記公告カ眞實上ノ不一致ヲ生セル場合モ登記公告ノ不實ナルコトニ於テハ全然同一ニシテ共ニ登記公告ノ效力ナシ(學說、同上二七一頁一七)

五　數箇ノ事項カ一括シテ登記公告セラルル場合ニ各事項カ可分ノモノナル限リハ不一致ノ事項ノミ登記公告ノ效ナキモ他ノ事項ニハ影響ナキモノトセサルヘカラス(學說、同上二七一頁一五)

第十五條

登記シタル事項ニ變更ヲ生シ又ハ其事項カ消滅シタルトキハ當事者ハ遲滯ナク變更又ハ消滅ノ登記ヲ爲スコトヲ要ス

◉取締役ノ交迭ト登記義務者(續一四一條)

◉本條ノ變更ト五三條五一條ノ變更

一　變更登記ニ關スル解釋(六頁)

二　茲ニ所謂變更又ハ消滅ト五三條ニ所謂變更ノ意義ニ付テハ我大審院ノ判例ノ一貫セサリシ所ニシテ始メハ五三條及ヒ一五條ニ所謂變更トハ單ニ事項ノ變更ニ係ルト將タ廢止ニ係ルトヲ問ハス總テ之ヲ變更登記トシテ登記スヘキ法意ニシテ一五條ニ所謂消滅登記トハ登記シタル事由ノ全ク無用ニ歸シ消滅シタル場合ニ適用スヘキ法意ナリト爲シ取締役ノ死亡ノ如キハ消滅ニ非スシテ變更ナリトセリ然レトモ後ニ之ヲ改メテ五三條ニ所謂變更トハ一五條ニ所謂變更ト消滅トヲ包含シタル規定ナリトセリ後說ヲ正シトス(學說、總覽商法總則二七三頁一七)

◉取締役ノ再選ト登記事項ノ變更(類題、一四一條)

同一ノ者カ任期滿了ノ際取締役ニ再選セラレタルトキハ會社ヲ代表スヘキ取締役ノ定ナキ場合ト雖モ法律上取締役ノ變更アリタルモノト云フヘク從テ登記事項中ニ變更ヲ生シタルモノトス(大審六年民九六五頁)

◉取締役ノ住所變更ト登記上過失有無

會社ヲ代表スヘキ取締役カ他ノ取締役ノ住所變更ヲ探知スルニ付キ相當ノ注意ヲ用ヒ居リ且其變更ノ事實ヲ了知スルヤ直ニ其登記手續ヲ爲シタルトキハ過失ノ責ナキモノトス(東京控五年法一二〇三號二五頁)

◉商業登記ノ更正及抹消

本問ニ付テハ非訟事件手續法第一四八條商業登記取扱手續第一九條第二三條及ヒ非訟事件手續法第一五一條ノ二以下ヲ參看セラルヘシ(編者)

◉登記セサリシ場合ト變更消滅ノ登記

一　本條ハ明カニ登記シタル事項云云ト規定セルカ故ニ假令登記

チ要スル事項ニテモ登記ヲ爲サザル間ハ本條ノ適用ナキモノト云ハサル可ラス故ニ登記スヘキ事項ヲ登記セサル場合ニ其事項ノ變更及消滅ハ登記ヲ要セサル事項ナルカ如ク解セラレサルニアラス然レトモ法カ登記ナル制度ヲ設ケ一定ノ事項ハ之ヲ登記スヘキモノト定メタル以上ハ其變更及消滅モ亦一般ニ登記スルヲ要スルモノト解スヘキナリ(學說、總覽商法總則二七五頁二八)

二　支配人選任ノ登記ヲ爲サザリシ場合ニ於テ後ニ解任シタルトキニモ其解任ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルニハ尙其解任ノ登記及ヒ公告ヲ爲サザルヘカラス然レトモ其選任ナクシテ解任アルノ理由ナキカ故ニ選任ノ登記ト共ニ解任ノ登記ヲ爲スヘキモノトス(學說、同上二七五頁二七)

第四章　商號

第十六條

商人ハ其氏、氏名其他ノ名稱ヲ以テ商號ト爲スコトヲ得

⊙民事會社ト商業登記及商號等ノ規定(續四二條)

◉小商人ト商號

一　小商人ニハ商號ノ規定ヲ適用セサルヲ以テ小商人ハ氏名ヲモ商號ト爲スコトヲ得サルモノトス(學說、評論三卷商法三八二頁)

二　小商人ト商業登記商號及ヒ商業帳簿(續八條)

三　商法全體ノ上ヨリ觀察シテ解釋スルトキハ小商人ハ商號ヲ有スルコトヲ得スト解スルヲ以テ正鵠ヲ得タルモノト謂ハサル可カラサルモノトス(學說、評論七卷商法八〇四頁)同旨學說、評論七卷商法八一〇頁)

四　商號單一ノ原則ハ小商人ニハ適用ナキモノトス(學說、評論七卷商法八〇五頁)

五　小商人ニ對シテハ慣習法上變名使用ノ權利ヲ生シタルモノトシテ之ヲ認ムルコトヲ得ルモノニシテ之ニ對スル保護ハ一般私法上ノ權利トシテ受クルモノトス(同上)

六　小商人ハ商號專用權ヲ有セサルト同時ニ第二〇條所定ノ商號使用差止權及ヒ損害賠償請求權ヲ有セサルモノトス(同上)

七　同一市町村ニ於テ同種ノ營業ニ付キ既ニ他ノ商人ノ使用セル業名ト全然同一ノ業名ヲ使用スルコトヲ得既ニ使用セル小商人モ其使用ヲ差止ムルノ權利ヲ有セス(同上)

八　商人ノ登記シタル商號ヲ同種ノ營業ニ付キ小商人ハ業名トシテ使用スルコトヲ得之ヲ使用シタル場合ニ於テ此商人ノ有スル商號使用差止權及ヒ損害賠償ノ請求權ノ主張ニ會スヘキコトナキモノトス(同上)

九　商號トハ商人カ營業上使用スル一定ノ名稱ナリ故ニ小商人カ其營業上選定シ使用スル名稱モ亦商號ナリ只商法第八條ノ規定存スルヲ以テ小商人ハ其商號ヲ登記シ專用權ヲ得ル能ハサルニ止マル從テ他人ノ登記シタル商號ト同一又ハ類似ノ名稱ヲ不正ノ競爭ノ目的ヲ以テ使用スルトキハ商號ノ登記ヲ爲シタル者ヨリ使用ノ差止ヲ受ケ若クハ損害賠償ノ請求ヲ受クルモ避クルコトヲ得サルモノトス(學說、評論三卷商法三九〇頁)

◉營利法人ト商號

會社ニ關スル規定ノ準用ヲ受クル民法上ノ營利法人ハ商人ニ非スト雖モ商號ヲ有スルモノト解セサルヘカラス何トナレハ一七條ノ規定ハ營利法人ニモ亦適用アルモノト解スルヲ穩當トスレハナリ(學說、總覽商法總則二八三頁五五)

◉他人ノ氏名ヲ商號ニ選定シ得ルヤ

一　法文上ヨリ云ヘハ他人ノ氏又ハ氏名ハ本條ノ所謂其他ノ名稱中ニ含マサルカ故ニ積極說ヲ取ルコトヲ正當トスルカ如キモ予ノ考フル所ニヨレハ必ラスシモ絕對的ノ積極說ニアラス人ハ其氏又ハ氏名ニ付テ氏名權ヲ有シ他人ヲシテ之ヲ濫用セシメサルノ權利アルナリ果シテ然ラハ商號ノ選定ハ自由ナルモ之ニ依リテ他人ノ氏名權ヲ害セサルコトヲ要ス要スルニ他人ノ氏又ハ氏名ハ他人ノ氏名權ヲ侵害セサル範圍內ニ於テノミ商號ニ用ヰルコトヲ得ト信ス(學說、總覽商法總則二九八頁四八)

二　他人ノ許諾ヲ受ケタルトキト雖モ民法上ノ氏名トシテハ他人ノ氏名ヲ用ユルコトヲ得サルハ明カナルモ商號トシテハ之ヲ用ユルコトヲ得ルモノトス(學說、評論三卷商法三八二頁)

◉記號又ハ圖形ト商號

一　商號ハ名稱ナリ記號又ハ圖形ノ如キモノハ商標タルコトヲ得ルモ商號タルコトヲ得ス 學說、總覽商法總則二八〇頁二四)

二　氏名ト同シク文字ニテ記載シ得ヘキモノナルコトヲ要ス圖形紋樣ノ如キハ記號タルヲ得ルモ商號タルコトヲ得ス例ヘハ㊞ノ如キ一定ノ商人ヲ表彰スル爲メニ用フルモ是等ハ記號ニシテ商號ニ非サルナリ(學說、同上同頁二八)

◉屋號又ハ雅號ト商號

一　我國從來ノ慣例上ニ於テ屋號ト稱スルモノハ略此商號ニ該當スト雖モ屋號ヲ自然人ノミニ限リ會社ニ及ハサルノミナラス商人カ自己ノ氏名ヲ用ユル場合ヲモ包含セス從テ稍狹隘ニ失ス(學說、總覽商法總則二八一頁三六)

二　商人ト云フ主觀的基礎ナケレハ商號ナシ故ニ非商人ノ用ユル名稱渾名雅號等ハ外觀上商號ニ類似スルモ法律上ノ商號ニ非ス(學說、同上同頁四〇)

◉商號ト通稱トノ關係

通稱又ハ略稱ノ同一又ハ類似ハ商號ノ同一又ハ類似トハ直接交涉ナキモトス(學說、評論七卷商法九二〇頁)

◉商號ニ使用スヘキ文字

一　歐文ハ商號ト爲シ得ヘカラサルヤ(七頁)

二　學者或ハ日本ノ言語タルコトヲ要スト論斷スルモ余ハ之ヲ採ラス「三越」ト云フカ如キハ實ハ何等ノ意義ヲ有セス「いろは」ト云フモ亦然リ而カモ商號タルニ於テ一ノ支障ナキヲ信ス是故ニ外國文字ヲ以テ形成スルコトヲ得スト云フハ外國語タルコトヲ得スト云フノ義ニ非ス外國語ト雖モ日本文字ヲ以テ表スルトキハ商號トシテ支障ナキナリ(學說、同上三〇二頁七二)

三　外國會社ト商號ノ文字(續一七條)

◉數箇ノ商號ヲ使用シ得ルヤ

一　余ノ信スル所ニヨレハ此問題ハ同一營業ニ付キ數個ノ營業所

ヲ有スルヤ否ヤニ依リテ論決ヲ異ニスルヲ正當ナリト信ス即チ營業所一ナルトキハ其營業所ニ於テ二個以上ノ商號ヲ有シ以テ商取引ヲ爲スハ偶偶第三者ヲ誤ラシムルノ結果ヲ生スヘキカ故ニ此場合ニハ商號モ亦一ナラサルヘカラス反之數個ノ營業所ヲ有スル場合ニハ其各營業所ニ於テ各別ニ商號ヲ有スルモ之カ爲メニ取引ノ相手方ヲ害スルコトナキノミナラス反テ之ヲ使用シテ營業ヲ爲スコトカ其信用ヲ維持シ其營業ヲ發展セシムル所以タラスンハアラス故ニ余ハ同一營業ニ付キ數個ノ商號ヲ使用シ得ヘキヤノ問題ニ付テハ營業所ノ一個ナリヤ否ヤニ依リテ其結論ヲ異ニスルヲ正當ナリト解釋ス（學說、總覽商法總則三〇四頁八九）

二　箇人タル商人ニ在テハ數個ノ營業ヲ分別シテ營ムトキハ各營業ニ付キ各別ノ商號ヲ用ヰルコトヲ得此ハ點學說トシテモ爭ナキ所ナルノミナラス我非訟法一七三條一項二號モ數個ノ商號ヲ以テ數個ノ營業ヲ營ムコトアルヲ豫想セリ之ニ反シ營業カ一箇ニ止マルトキハ商號モ一箇ニ限ルトスルヲ通說トス（學說、同上三〇六頁一〇〇）

三　會社カ數個ノ獨立シタル營業ヲ行フ場合ニ數個ノ商號ヲ用ヰルコトヲ得ルヤモ異論アル所ナリト雖モ通說ハ會社ハ如何ナル場合ニモ商號ハ一箇ニ限ルトス蓋シ會社ノ商號ハ自然人ノ氏名ト同シク自己ヲ表彰スル唯一ノ名稱ニシテ換言スレハ商號タルト同時ニ會社ノ人格ヲ表彰スルモノナリ故ニ會社ノ人格ニシテ一ナル以上ハ之ヲ表彰スルノ名稱モ亦一ナルヲ要スルハ氏名ノ一ニ限ルト同一ニ論シテ可ナルヘキヲ以テナリ（學說、同上同頁一〇六）

四　支店ノ商號ハ必シモ本店ノ商號ト同一ナルヲ必要トセス殊ニ他人ノ營業ヲ商號ト共ニ讓受ケテ之ヲ支店トナシタル場合ニハ實際上其商號ヲ繼續スルノ必要アルヘキカ故支店ノ商號ハ本店ト異ナルモ可ナリト論セサルヘカラス（學說、同上三〇五頁九二）

五　支店タルコトヲ示スヘキ文字ヲ附加シタル場合ニ於テ其ノ之ヲ附加シタル商號（例ヘハ何何大阪支店）ハ之ヲ附加セサル商號又ハ本店タルヘキ文字ヲ示スヘキ文字ヲ附加シタル商號ト相異ナリタル別箇ノ商號ナリト解スヘキヤ將タ同一ノ商號ナリト解スヘキモノナリヤ思フニ商號ハ文字ヲ以テ形成セラレタル名稱ナルカ故ニ形式的ニ之ヲ觀察スルトキハ右ノ二者ハ別箇ノ商號ナリト謂ハサルヘカラサルカ如シト雖モ是レ餘リニ形式ニ拘泥シタルモノト謂ハサルヘカラス學者カ之ヲ別箇ノ商號ニ非スト斷スルハ決シテ怪ムニ足ラス（學說、同上同頁九四）

◉商號ノ共同使用

數人カ組合組織ノ下ニ共同ノ商業ヲ營ム場合ニハ其營業ノ爲メニ一箇ノ共通ナル商號ヲ有スルヲ得ヘシ蓋シ此場合ニハ其商業主人ハ數人アレトモ之ニ依リテ營マルル營業ハ唯一箇ナルヲ以テナリ組合營業ニ於テ共同商號ヲ以テ取引ヲ爲シタルトキハ之レニ因リ組合員全員カ權利ヲ取得シ義務ヲ負擔スルニ至ルヘシ（學說、總覽商法總則三〇七頁一〇九）

◉商號ノ始期及終期

一　將來營業ヲ開始スル目的ヲ以テ選定シタル名稱ハ營業開始ト同時ニ商號タリ開始前ニハ商號ニ非ス會社ハ設立ト同時ニ商人タルモノナリト解スヘキカ故ニ營業開始ノ事實アル以前ニ在リテモ其名稱ハ商號タリ（學說、總覽商法總則二八三頁四九、五〇）

二　吾輩ハ定款ノ成立、會社ノ成立、商號ノ選定、此等事項ハ同一瞬間ニ於テ行ハルヘキモノニシテ定款ト同一ノ瞬間ニ於テ成立セル會社カ商號ヲ同一瞬間ニ於テ選定シタルモノトシテ觀察シタリ（學說、同上二八二頁四八）

三　商人ナクンハ商號ナキコトハ事理ノ當然ナリト雖モ之カ爲メニ直チニ商人ノ死亡ト俱ニ商號消滅スト解スヘカラス商號竝ニ營業ハ相續ノ目的タリ得ルヲ以テナリ（學說、同上二八三頁五二）

四　會社ハ解散ニ因リテ商人タル資格ヲ喪失スルモノニ非スト解スヘキカ故ニ解散後清算ノ目的ノ範圍內ニ於テ存續スル會社ノ名稱ハ商號ナリト斷セサルヘカラス（學說、同上同頁五四）

◉商號權ノ性質

商號權ハ商號ノ登記ヲ爲シタルト否トヲ問ハス共ニ對世權ニシテ且ツ財產權ナリ唯登記ヲ經タル場合ハ之ニ附隨シテ所謂商號專用權ヲ生スルノミ（學說、評論商法四九七頁）

◉商號ノ效用

一　商人カ商號ヲ用フルノ利益ハ主トシテ二點ニアリ一ハ營業主ノ交代ニ係ハラス同一ノ名稱ヲ續用スルヲ得ルコトト他ノ一ハ登記ニヨリテ專用的效力ヲ生スルコトトニアリ（學說、總覽商法總則二八六頁七七）

二　商號ハ氏名ト同視セラル例ヘハ運送狀貨物引換證（商法三三二條三號三三三條一號）倉庫證券（三五九條二號）保險證券（四〇三條七號）手形（四四五條三號四號四五七條五二五條三號五三〇條三號四號）船荷證券（六二二條四號五號）其他拒絕證書手形ノ裏書等ニ付テ法律ハ明文ヲ以テ氏名ト商號トヲ同一ニ取扱フノミナラス其他斯ノ如キ明文ナキトキト雖性質上別段ノ結果ヲ生セサル限リハ商號ハ營業關係ニ付テハ氏名ニ代ルノ效力ヲ有スルモノト解セサルヘカラス（學說、同上同頁七六）

◉商號ヲ以テスル署名又ハ記名捺印

一　商人カ取引ヲ爲ス場合ニハ恰モ非商人カ法律行爲ヲ爲スニ氏名ヲ用フルト同シク其商號ヲ用フルヲ得ヘク又商人カ署名ヲ爲ス場合ニハ其商號ヲ記載スルヲ得ヘク記名捺印ノ場合ニモ亦商號ヲ用フルヲ得ヘシ（學說、總覽商法總則二九〇頁一〇五）

二　倉庫營業者ノ商號ニ依ル署名（續三五九條）

三　商號ノ自署亦手形ノ署名ナリ（二七七頁）

四　右三ト同旨（學說、評論四卷商法一三四頁）

◉商號ト登記及登錄權利者ノ表示

一　不動產登記ニ付キ個人カ登記權利者ナルトキハ登記申請書及ヒ登記簿上之ヲ表示スルニ其氏名ヲ以テスルヲ要シ商人ト雖モ其商號ヲ以テ表示スルヲ得ス（大審四年民九三頁）

二　商人ハ不動產登記又ハ商業登記ノ申請特許意匠商標實用新案等ノ出願ニ付キ商號ヲ使用スルコトヲ得サルモノトス（學說、評論二卷民訴三九六頁）

◉商號ト訴訟當事者ノ表示

一　民事訴訟法第一九〇條ノ規定ニ依リ當事者ヲ表示スルニハ普

通氏名ヲ用ユヘキコト勿論ナリト雖モ苟モ法律上氏名ト同視セラレ居ルモノニシテ人格ノ異同ヲ識別シ得ヘキ程度ノモノナランニハ之ヲ用ヒテ其人格ヲ表示スルモ敢テ不可ナシ而シテ商號ハ商人カ營業上自己ヲ指示サルルニ用フル名稱ニシテ營業上ニ關スル行爲ニ使用シテ其人格ヲ表示スル用ニ供スルヲ以テ之ヲ訴訟上ニ於ケル當事者ノ表示ニ利用スルモ亦妨ナキモノトス（千葉地七年法一四五八號一八頁同旨學說、評論一卷商法二二六頁）

二　商號ハ商人カ營業ニ關シ自己ヲ表示スル名稱ニシテ營業ニ關スル以上ハ其裁判外タルト裁判上タルトヲ問ハス之ヲ用フルコトヲ得ルモノト解セサルヘカラス民訴法ニ於ケル氏名ナル文字ハ只普通ノ場合ヲ規定セルニ止マリ商號ヲ以テ訴訟行爲ヲ爲スコトヲ禁スルモノニ非サルハ會社ハ商號ニ依ルニ非サレハ訴訟ヲ爲シ得サルニ依リテ明カナリ（會社ハ氏名ナキカ故ニ例外ナリトノ說ノ如キハ採ルニ足ラス）既ニ會社カ商號ヲ以テ訴訟行爲ヲ爲シ得ル以上ハ之ヲ個人ノ場合ニ否定スルノ理由アルヘカラス之ヲ商法ニ就テ見ルモ爲替手形（一例）ハ氏名ト商號トヲ同一視スルヲ以テ商號ヲ以テセル爲替手形ニ關スル爲替訴訟ノ如キハ寧ロ商號ヲ以テスルヲ法ノ趣旨ニ合スルモノト云ハサルヘカラス（學說、評論二卷商法八八頁）

三　商號ヲ以テセル當事者ノ表示（七頁民訴一四一頁）

◉商號ニヨル訴訟行爲ヲ中途氏名ニ變更

商號ハ商人ノ營業上ノ名稱ニシテ自己ヲ表示スルタメ使用セラルルモノナレハ之ヲ以テ法律行爲並ニ訴訟行爲ヲ爲スコトヲ得ヘシマタ氏名又ハ商號ヲ以テ爲シタル後之ヲ變更シテ商號若クハ氏名ニテ其繼續ヲ爲スコトヲ得ルヲ原則トス但手形等ノ如キモノハ氏名又ハ商號ヲ以テ爲シタルトキハ中途ニ於テ變更スルヲ得サルヲ通說トス例ヘハ商號ニテ手形ノ被裏書人トナリ其裏書ヲ爲スニ氏名ヲ以テ爲ス能ハサルカ如シ是等形式證券ハ其性質上ヨリ特種ノ理由ヲ存スルカ故ニ右ノ例外ヲナスモノナリ（學說、評論一卷商法二二六頁）

◉代理行爲ト商號ノ使用

一　商號ト使用者（七頁）

二　商號ノ使用許諾ト第三者ニ對スル責任（七頁）

◉營業ノ變更ハ商號ノ消滅ヲ來スヤ

或ハ商人カ營業ノ種類ヲ變更シタルトキハ其商號ハ一旦消滅シ更ニ新營業ノ爲メニ同一ノ商號ヲ選定シタルモノト見ルヘキコトヲ主張スル者アリ是等ノ論者ハ商人ハ其營業ノ種類ヲ變更スルトキハ其變更ニ因リ一旦商人タルノ資格ヲ失フヘキモノト說明スレトモ余ハ此說ヲ採ラス唯商人ハ其營業種類ノ變更ニ因リ從來其新營業ト同一ノ營業ヲ營ミ來リタル他人ノ商號權ヲ害スルコトヲ得サルノ結果其商號ヲ變更スルノ必要アルコトアリ得ヘキハ余モ亦之ヲ認ムル者ナリ（學說、總覽商法總則二八四頁六八）

第十七條

會社ノ商號中ニハ其種類ニ從ヒ合名會社、合資會社、株式會社又ハ株式合資會社ナル文字ヲ用ユルコトヲ要ス

◉本條規定ノ旨趣

一　續二〇條「類似商號ノ鑑別」ノ九參看

二　會社ノ商號ニ會社ノ種類ヲ示スヘキ文字ヲ用フヘキモノト定メタル趣旨ハ主トシテ世人ヲシテ會社ノ種類ヲ誤解スルコトナカラシムルノ趣旨ニ出テタルモノトス（學說、評論七卷商法九二〇頁）

◉特別法ニ依ル本條ノ例外

一　原則ニ對シテハ特別法ニ依ル特例ナキニ非ス例ヘハ日本銀行横濱正金銀行ノ如キハ會社ノ文字ヲ使用スルヲ要セス保險會社ハ保險ノ種類ヲ明ニスルヲ必要トスルカ如シ（保險業法一五條）（學說、總覽商法總則三一〇頁一八）

二　横濱正金銀行ハ明治二〇年勅令二九號横濱正金銀行條例ニ基キ設立セラレタル株式會社ナルモ其商號ニハ株式會社ナル文字ヲ付スルコトヲ要セス單ニ横濱正金銀行ト稱スヘキコトハ同條例ニ徵シテ明ナリ（東京控三八年法三〇〇號一〇頁）

◉外國會社ト商號ノ文字

一　唯外國會社ハ其本來ノ名稱ヲ以テ商號トナスコトヲ得ヘク必スシモ合名會社等ノ文字ヲ用ヰルヲ要セサルモノト解セサルヘカラス（學說、總覽商法總則三一一頁二六）

二　外國會社ハ外國ノ言語ト翻譯シタル內國ノ言語ト両樣ノ商號ヲ有スルコトヲ得ルヤハ議論ノ別ルル所ニシテ獨墺ノ判例ハ之ヲ許スヘシト解スト雖モ反對ノ學說ナキニ非ス我商法ノ解釋トシテハ外國ノ言語ヲ日本文字ニ記載スルヲ要ストスルヲ至當トスヘシ（學說、同上三〇二頁七五）

三　商號ニ使用スヘキ文字（續一六條）

第十八條

會社ニ非スシテ商號中ニ會社タルコトヲ示スヘキ文字ヲ用ユルコトヲ得ス

會社ノ營業ヲ讓受ケタルトキト雖モ亦同シ

前項ノ規定ニ違反シタル者ハ五圓以上五十圓以下ノ過料ニ處セラル

◉非商人ニ本條ノ適用アリヤ

商法一八條ハ商人以外ノ者ニモ適用ス商法一八條ニ商號トアルハ商人ノ商號ノ意義ニ解スヘキヲ以テ此禁止規定ノ爲メニ制限ヲ受クルハ商人ノミニシテ商人以外ノ者ハ其名稱中ニ會社ナル文字ヲ用フルヲ妨ケスト解スヘキニ似タレトモ之レ斷シテ非ナリ法ノ精神ハ會社組織ニ非サルモノニ會社組織ヲ明示又ハ暗示セシムルヲ抑止スルニ在リ故ニ例ヘハ個人營業ニ在テ漁業會社ト稱スルハ商號ニ非サレトモ本條ノ適用上違法ナリト解スヘキモノトス（學說、總覽商法總則三一五頁三二）

◉會社タルコトヲ示スヘキ文字

一　商法一八條ニ會社ニ非スシテ商號中ニ會社タルコトヲ示スヘキ文字ヲ用ユルコトヲ得スト規定シタル立法ノ精神ハ一般ノ人ニ對シ疑似錯誤ヲ生セサラシメ商取引ノ安全ヲ確保スルニ在ルヲ以テ必スシモ會社ナル文字ヲ使用セサルモ會社ニ紛シキ文字ヲ使用スルコトハ同條ノ禁スル所ナリトス故ニ商會ナル文字ハ會社タル

コトヲ示スヘキ文字ナリト認ム（東京地三八年法三二三號六頁）

二　個人ハ何何商會何何社等人ヲシテ會社ナルヤ否ヤヲ疑ハシムルニ足ル商號ハ之ヲ用ユルコトヲ得ス（法曹會決議一五〇號九頁）

三　會社、商社又ハ&Co.ノ文字ヲ附加スルハ違法ナリト解スヘキナリ（學說　總覽商法總則三一四頁二三）

四　類題、八頁

第十九條

他人カ登記シタル商號ハ同市町村內ニ於テ同一ノ營業ノ爲メニ之ヲ登記スルコトヲ得ス

◉類似商號ノ鑑別（續二〇條）

◉商號專用權ノ性質

一　本來ヨリ言ハハ登記前ノ商號權カ人格權ナラハ登記後ノ商號權モ同シク之ヲ人格權トスルヲ至當トス然レトモ我商法ハ登記シタル商號ニ付テハ其讓渡ヲ許スノ點ヨリ見ルトキハ商號ヲ以テ其主體ノ人格ヨリ分離シ之ニ客觀的存在ヲ與ヘタルモノニシテ此結果トシテ商號ハ一定ノ財產的價格ヲ以テ取引ノ目的物タルコトヲ得故ニ解釋上ニ於テモ登記後ノ商號權ヲ以テ一種ノ財產權ト認メ財產權ニ關スル理論ヲ以テ其關係ヲ決スルヲ至當トスヘシ（學說、總覽商法總則三二三頁五七

二　登記ニ因リテ生スル商號專用權ハ余ノ解スル所ニ依レハ特許意匠專用權、商標專用權ト同一ノ範圍ニ屬スル財產權ナリ故ニ物權債權ノ何レニモ屬セサルモノニシテコーラー等ノ所謂無形財產權ノ一種タリ（學說、同上三二四頁五九）

◉同市町村內ノ意義

一　類題、續二二條

二　商法施行法第一四條ノ法文參看（編者）

◉同一營業ノ意義

一　同一營業トハ一方ノ營業カ他方ノ營業全部ヲ包含スル如キ場合ハ勿論雙方ノ營業カ多ク異ナリトスルモ主要部分ニ於テ重複スル場合ヲモ包含ス（東京地四二年法六二九號一一頁）

二　抗告人ノ營業タル洋傘ノ販賣及肩掛ノ販賣ハ悉ク相手方ノ營業タル洋傘販賣及洋品販賣ノ範圍內ニ包含セラル但抗告人ノ營業ノ一部門タル洋傘製造ハ相手方ノ營業中ニ包含セラレスト雖當裁判所ハ抗告人ハ洋傘販賣ノ爲メ其ノ製造ヲ爲スモノト認ムルヲ以テ洋傘ニ關スル抗告人ノ營業中其主要ナル部分ハ其販賣ニアリト云ハサルヲ得ス從ヒテ其ノ製造ニ關スル點ハ寧ロ之ヲ重大視スルヲ要セス然ラハ即チ營業ノ點ニ於テモ亦前示ノ理由ニ基キ同一ノ範圍ニ出テサル者ト云ハサルヲ得ス（同上）

三　茲ニ商行爲ト稱スルハ商法ニ於テ列擧セラレタル商行爲ノ種類ヲ指スモノトス乍去多少ノ注意ヲ要スヘシ例之商法ハ列擧ノ一トシテ運送ナル行爲ヲ獨立セシムレトモ運送ニハ旅客運送アリ物品運送アリ隨テ其運送タルニ於テ同一ナルヲ要スルカ或ハ其種類ノ細別ニ依リ其同一ノ營業ナリヤ否ヤヲ定メサル可カラサルカ勿論其細別ニヨラサルヘカラス換言スレハ同シク運送ナルモ一ハ物品ヲ目的トシ他ハ旅客ヲ目的トスル場合ニ同一營業ト云フ可カラサルナリ（學說、總覽商法總則三二八頁九五）

◉行政區劃ノ變更ト二箇ノ商號

一　市町村ヲ異ニシテ同一營業ニ付キ同一商號ヲ登記シタル後ニ至リ行政區劃ノ變更ニ依リ同市町村トナリタル場合ニハ同一ノ商號カ並ヒ存スルノ結果ヲ生ス或ハ此ノ場合ニハ後ニ登記シタル商號ハ登記ノ效力ヲ失フト爲ス說ナキニ非サルモ正當ト云フヘカラス商法一九條ハ既ニ有效ニ爲シタル登記ノ效力ヲ左右スルモノニ非サレハナリ（學說、總覽商法總則三三〇頁一一一）

二　支店ノ所在地ノ市町村ニ於テ同種ノ營業ノ爲メニ既ニ同一ノ商號ヲ登記シタルモノアルトキハ其地ニ於テハ同時ニ同種營業ニ關スル數箇ノ同一商號アルノ結果ヲ生ス此場合ニハ其支店ニ於テハ其商號ヲ登記スルヲ得スト解スルノ餘地アルカ如キモ少クモ會社ニ付テハ支店ノ所在地ニ於テモ其登記ヲ爲スヘキ義務ヲ負ヒ登記セサルコトヲ得ルモノニ非ス（五一條二項一〇七條一四一條二項二四二條）既ニ會社ニ付テ然リトセハ一般ノ商人ニ付テモ別段ニ解釋スヘキ理由ナカルヘシ但不正競爭ノ目的ヲ以テ他人ト同一ノ商號ヲ使用スルコトハ絕對ニ禁止セラル（學說、同上三三一頁一一五、一一六）

◉商法施行前ヨリ使用セル商號

一　此規定ハ舊商法施行前ヨリ使用スル商號ニハ之ヲ適用セス（商施法一三條一項）此場合ニハ他人カ既ニ同一商號ヲ登記シタルニ係ハラス其登記ヲ爲スコトヲ得ヘシ（非訟法一五九條）（學說、總覽商法總則三三二頁一二三）

二　商法施行前ニ商號ノ登記ヲ爲シタルモノニシテ商法施行後六箇月內ニ更ニ其商號ヲ登記セサルモ商號ハ絕對ニ無效トナルモノニアラス（東京控三五年法九五號四頁）

◉未登記商號ニ權利ヲ認ムルヤ

一　登記前ノ商號ニ關シテハ商號權者ハ之ヲ專用シテ他人カ其商號ト同一ノ商號ヲ選定スルコトヲ排斥スル力ハナキモ其商號ト同一ナル商號ヲ有セサル他人カ此商號ヲ濫用スルコトハ之ヲ排斥スルコトヲ得サルヘカラス之レ恰モ氏名權ニ類スル一種ノ人格權ナリ（學說、總覽商法總則三一六頁五評論九卷商法一〇九頁ノ三）

二　商號權ノ性質（續一六條）

三　續一六條「小商人ト商號」ノ九

四　商人カ商號ヲ使用スルコト（即チ行爲權）ノ權利ト商號權トハ別箇ノ權利ニシテ別箇ノ問題タリ且夫レ他人カ商號ノ濫用ニ依リテ損害ヲ加ヘタル場合ニ於テ被害者カ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得ルハ民法ノ確認スル所ナリト雖此損害要償ノ權利ハ一ノ財產上ノ權利ナリ商號濫用ト云フ事實アリタリシトスレハ是レ唯不法行爲ノ一ノ手段タリシノミ商號其物ノ上ニ存スル權利ヲ害シタルモノトハ解スルコトヲ得ス是ノ故ニ此ノ如キ損害要償ノ結果アリ得ヘキコトヨリシテ商號權ノ存在ヲ遡推的ニ肯認セントスルハ到底正確ナル議論ニ非ス（學說、同上三一九頁二七）

五　商號專用權ノ發生時期（八頁）

六（右五ノ批評）　未登記商號ノ性質效力ハ必スシモ明確ナラサルモノナレトモ吾人ハ其性質ニ關シテハ一種ノ人格權ナリトスル多數學說ニ左袒セントスルモノナリサレハ本條次條ノ適用ヲ受ケス

ト雖モ人格權トシテ法律ノ保護ヲ受クヘキコト明カニシテ他人カ不正ニ之ヲ侵害スルトキハ一般不法行爲ノ原則ニヨリテ其救濟ヲ求ムルコトヲ得ヘク爲之ニハ或ハ同一商號ノ登記ヲ排斥シ或ハ商號使用ヲ差止メ其他損害ノ賠償ヲ請求シ得ルモノナリトイハサル可ラス判決ニシテ若シ之等ノ權利ヲモ否認セントスルモノナリトセハ吾人ノ服セサル所ナリ然レ共茲ニ注意スヘキハ此等ノ請求ハ商號權其モノノ效力ニ非スシテ相手方ノ不法行爲ニ基ク債權トシテ行使スルモノニ外ナラサレハ本條及ヒ次條ニ何等ノ交涉ナク請求者ハ不法行爲ノ立證責任ヲ負擔スヘキコト勿論ナリ（學說、評論四卷商法二二九頁）

七　外國商號ノ專用權（八頁）

◉未登記商號ハ讓渡シ得ルヤ（續二一條）

第二十條

商號ノ登記ヲ爲シタル者ハ不正ノ競爭ノ目的ヲ以テ同一又ハ類似ノ商號ヲ使用スル者ニ對シテ其使用ヲ止ムヘキコトヲ請求スルコトヲ得但損害賠償ノ請求ヲ妨ケス

同市町村內ニ於テ同一ノ營業ノ爲メニ他人ノ登記シタル商號ヲ使用スル者ハ不正ノ競爭ノ目的ヲ以テ之ヲ使用スルモノト推定ス

◉航海商船ト小舟トノ衝突ト適用法規（續五三八條）

◉未登記商號ニ權利ヲ認ムルヤ（續一九條）

◉未登記商號ハ讓渡シ得ルヤ（續二一條）

◉本條ニ所謂「使用」ノ意義

一　茲ニ使用トハ營業上商號ヲ使用セントスル意思ヲ表ハスヘキ

一切ノ行爲ヲ云フ（學說、總覽商法總則三三六頁三〇）

二　之ヲ以テ商標中ニ用フルカ如キハ商號ノ使用ト謂フコトヲ得サルヲ以テ商標法ノ規定ノ適用ヲ受クルコトアルモ此規定ノ適用ヲ受クルコトナシト謂フハ我商法二〇條ニ該當スル獨逸商法ノ規定ノ解釋ノ多數說ニシテ獨逸帝國高等商事裁判所及ヒ帝國裁判所ノ判決亦之ニ從フ（學說、同上同頁三二）

三　商品ニ貼用シタル場合ハ意見岐ルト雖モ別段ニ解釋スヘキ理由ナシ何トナレハ商品ノ由來ヲ示スカ爲メニ之ヲ商品ニ貼用スルハ商標トシテノ使用ニ外ナラスト雖モ商標中ニ商號ヲ採用スルコトハ又商號ノ使用ニ外ナラサレハナリ（學說、同上同頁三四）

◉商號使用差止權行使ノ要件

一　本條第一項ハ商號ノ登記ヲ爲シタル者ニ之ト同一又ハ類似ノ商號ヲ使用スル者ニ對シ其使用差止ヲ請求スルコトヲ得セシメタルモノニシテ他市町村內ニ於テ該商號ヲ使用スルト否ト又他市町村ニ於テ該商號ヲ使用スル場合ニ其登記ヲ爲シタルト否トヲ問ハス等シク適用スヘキモノトス（大審七年民一六一頁）

二　〔右ノ批評〕本條ハ一般ニ不正競爭ノ目的ヲ以テスル同一又ハ類似ノ商號ノ使用ヲ差止ムルコトヲ得トスルモノニシテ登記及地域ノ如何ヲ問ハサルヲ以テ他市町村內ニ付テモ不正使用者カ其商號ヲ登記シタルト否トヲ問ハサルト同シク同市町村內ニ付テモ亦同シク其登記ノ有無ヲ問フコトナシ（學說、評論七卷商法四〇八頁同旨學說、同上四一一頁及九二〇頁）

三　本條ニ所謂不正競爭ノ目的トハ商號ノ登記ヲ爲シタル者ノ名

聲其他有利ノ狀況ヲ利用シ以テ自己ノ利益ヲ計ラントスルヲ云フ商號登記者ヲ害スルコトヲ知ルト否トハ問フ所ニアラス（學說、總覽商法總則三三五頁二二）

◉不正ノ競爭ノ意義（續二二條）

四　競爭ト云フカ故ニ他人ハ同種營業ヲ營ムヲ要スルヤ論ヲ待タス（學說、同上三三七頁三七）

五　同一營業ノ意義（續一九條）

六　商號使用ノ差止（九頁）

七　商法施行以前ヨリ同一又ハ類似ノ商號ヲ使用スル者ニ對シテハ商號カ登記セラレアルト否トニ拘ラス差止權ヲ行使スルヲ得ス（商施法一三條二項（學說、同上三四一頁七七）

八　商施法一五條ハ單ニ其登記ヲ爲ササリシ者ハ其登記ヲ爲ササリシ登記所ノ管轄區域內ニ於テ商法二〇條所定ノ權利即チ不正競爭者ニ對スル商號使用禁止ノ請求權ヲ行使スルヲ得スト規定シタルモノニテ其區域內ニ於テハ商法施行以前ニ爲シタル登記ヲ以テ他ニ對抗シ得ストノ趣旨ニアラス（東京地三年評論三卷商法三一四頁）

◉類似商號ノ鑑別

一　第一九條ハ既ニ他人カ登記シタル商號ト全然同一ノモノノミナラス之ト紛ハシキ類似ノ商號ヲモ之カ登記ヲ爲スコトヲ許ササル旨趣ナリトス（大審五年民二三二九頁同旨學說、評論六卷商法四二二頁）

◉〔右ノ批評〕本判決ノ目的タル事件ニ於ケル「新潟新聞社」ト

「新潟新聞」ナル二商號カ判然區別シ得ヘキモノニ非サルカ否ハ社會見解ニ依リテ之ヲ判斷スルノ外ナキモ余ハ判決ト同シク之ヲ判然區別シ得ヘキモノニ非スト觀察ス（學說、カード二二六）

二　商法一九條ハ非訟事件手續法一五八條ニ依リテ補充的變更ヲ受ケ同一商號ノ外判然區別シ得サル商號ノ登記ヲ禁止セルコトトナルモノトス（學說、評論六卷商法四二二頁）

三　案スルニ或ハ看板ヲ掲ケ廣告ヲ爲シ或ハ豫メ用紙ヲ印刷シ或ハ重大ニシテ且ツ餘裕アル事件ニ付書類ヲ作成スルカ如キ場合ハ格別日常頻起スル取引ニ於テハ商號所有者モ亦其相手方ト共ニ首尾漏スコトナク商號ヲ掲記呼稱スルカ如キコトナク單ニ其商號中ノ眼目トナルヘキ部分ヲ擧ケ以テ商號全體ノ表示ニ代ユルハ事ノ繁劇ニシテ取引ノ敏活ヲ尙フ商業界ニ於ケル一般ノ狀勢ナリ從テ法文所謂判然區別シ得ルヤ否ヤモ亦此一般ノ狀勢ニ照シテ之ヲ鑑別セサルヘカラス仔細ニ之ヲ檢シテ始メテ判然其區別ヲ發見シ得ルカ如キモノハ已ニ法文所謂判然區別シ得ルモノニアラスト解セサルヘカラサルハ商號同一ノ點ニ關スル冒頭ノ所說ト畢竟同理ニ出ツルニ外ナラサルナリ今ソレ抗告人ノ商號ハ合資會社松屋商店ナリ相手方ノ商號ハ松屋ナリ之ヲ文字トシテ靜觀熟聽スレハ判然區別シ得ルニ於テ遺憾ナシ而モ營業ノ主體カ合資會社ナリ小一個人ナリヤト云フカ如キハ一般ノ取引トシテハ特別必要ナキ限リ之ヲ重要視セス從テ一般ノ狀勢ヨリ之ヲ見レハ抗告人ノ商號中合資會社ト云フ文字ノ如キハ甚タ其注目ヲ援クトコロニアラス商店ト云フ文字カ附加セルト否トノ如キハ抑モ已ニ一般取引者ノ顧ミ

サルトコロナリ結局合資會社松屋商店ナル商號ニ於テ一般取引ノ際ニ當リ擧テ以テ之ノ商號ヲ表示スル中心ハ即チ松屋ナル屋號ニアリ蓋シ所謂屋號ナル者ハ吾邦古來ノ商慣習上頗ル重要視セラルル者ナレハナリ然ラハ抗告人ノ商號ト相手方ノ商號ハ固ヨリ絶對ニ其區別ナキモノニアラサルモ一般取引ノ狀勢ヨリ之ヲ見レハ判然區別シ得サルモノト云ハサルヘカラス（東京地四二年法六二九號一一頁）

四　案スルニ第十七條ニハ會社ノ商號中ニハ其種類ニ從ヒ合名會社合資會社株式會社又ハ株式合資會社ナル文字ヲ用ユルコトヲ要スト規定シアリテ此規定ニ依リ會社ノ商號ヲ用ヰルトキハ何何會社ナル文字ハ商號中ノ一部ヲ成シタルモノニシテ商號ニ對スル附加ノ文字ニアラサルコト明ナリ法律カ同一又ハ判然區別シ得ヘカラサル商號ノ使用ヲ禁シタル所以ハ主トシテ一見商人ノ同一ヲ認識シ他ノ商人トノ營業ヲ區別シ延イテ商人ノ信用ヲ保護スルカ爲メナルヲ以テ商號ノ判然區別シ得ヘキモノナルヤ否ヤヲ定ムル標準ハ必スシモ商號使用者カ任意ニ選定シタル商號中ニ就テノミ之ヲ求メサルヘカラサルノ理由ナク法律ノ規定ニ依リ一定シタル商號ノ中ニ就テモ之ヲ求ムルコトヲ得ヘキモノト云ハサルヲ得ス故ニ例ハ茲ニ株式會社松屋商店ナル商號ヲ用フル株式會社アリトセンニ其商號中松屋商店ノ部分ハ相手方ノ商號ノ一部ト同一ナレトモ株式會社ナル商號ノ部分ハ相手方ノ商號ト異ナルヲ以テ之レト判然區別シ得ル商號ナリト云フコトヲ得ヘシ又例ヘハ自然人タル商人カ松屋商店ナル商號ヲ用ヰタリトセンニ會社ナル文字ヲ用ヰタルヲ以テ相手方ノ商號ト判然區別シ得ヘキモノナルコト疑ヲ容レス故ニ相手方ノ所論ハ其理由ナシ（東京控四三年最八卷一二頁）

五　商號カ類似スルヤ否ヤヲ區別スルノ標準ハ商取引ノ實狀ニ依リ決セサルヘカラス即チ營業ノ主體カ會社ナリヤ一個人ナリヤト云フカ如キハ一般ニ重要視セス只其商號中ノ眼目トナルヘキ點ヲノミ自他共ニ呼稱揭記シ居レリ故ニ株式會社鶴屋商店モ一個人ノ商號タル鶴屋商店モ取引社會ニ於ケル普通稱呼ハ共ニ鶴屋ニシテ類似ノ著シキモノナリトス若シ屋號ニ冠スルニ會社ノ組織名ヲ以テスルカ故ニ會社ノ組織名ヲ冠セサル一個人ノ同一屋號ト類似ニ非ストナシ自由ニ之ヲ登記シ且ツ使用スルヲ得ルトセハ彼ノ有名ナル株式會社三越吳服店ノ隣家ニ一個人ノ三越吳服店ナル商號ヲ以テ同一營業ヲ爲スモ可ナルヘク而シテ實際株式會社三越吳服店ノ信用ヲ冒用シ損害ヲ被ラスルモ被害者ハ何等之ヲ防止スルノ途ナク冒用者ヲシテ惡德ヲ恣ニセシムルノ外ナキニ至ルヘシ斯クノ如クンハ商號保護ノ實ハ得テ期ス可カラサルナリ（學說、評論一卷商法三〇二頁）

六　本條ニ所謂類似ノ商號ナルヤ否ヤヲ判別スルニハ一般取引界ノ實情ニ於テ世人カ彼此混同誤認スル虞アル程度ノモノナルヤ否ヤヲ標準トシテ決セサルヘカラス商號中ニ示サレタル會社ノ種類カ相違セルカ故ニ直チニ類似ノ商號ニアラストハ即斷スヘカラス今日ノ取引界ノ實際ニ於テハ寧ロ會社カ任意ニ選定セル商號中ノ特定ノ名稱ニ重キヲ置キ縱シヤ會社ノ種類ハ異ナルモ其商號中ノ特定ハ名稱カ紛ハシキモノナルトキハ彼此混同誤認シヤスキ實情ニ

タルヲ以テ相手方ノ商號ト判然區別シ得ヘキモノト云ハサルヲ得ス蓋シ此等ノ場合ニ於テ縱令該法人又ハ該自然人カ相手方ト同一營業ニ屬スル物品ノ製造販賣ニ付キ不正ノ行爲ヲナシタリトスルモ商號ノ差異ニヨリ一見シテ相手方ノ營業ト區別シ得ラルル結果毫モ相手方ノ信用ヲ害スルノ虞ナケレハナリ然ラハ即チ原決定ノ確定シタル如ク抗告人タル自然人カ洋傘商人トシテ單ニ松屋ナル商號ヲ用ウルモ相手方ノ商號トハ少クモ合資會社ナル文字ヲ用ヰサル點ニ於テ著シク相異ナリ縱令相手方ト同一營業ニ屬スル洋傘ニ付キ粗惡品ヲ濫造販賣シタリトスルモ相手方ノ取引上ノ信用ニ影響ヲ及ホスノ虞アルコトナシ故ニ抗告人杉浦錠太郎ノ商號ハ相手方ノ商號ト判然區別シ得ヘキモノナリト解スルヲ相當トス相手方ハ原裁判所ニ提出シタル自己ノ抗告狀ニ於テ相手方會社ノ商號ノ主要ナル點ハ松屋ナル文字ニアルヲ以テ杉浦錠太郎ニ於テ此文字ヲ商號トシテ用ウル限リハ判然區別シ得ヘキ商號ト云フコトヲ得スト主張スレトモ商號ハ商人ノ商業上用フル名稱ニシテ其全部ニ付キ不可分的ニ專用權ヲ有スヘキモノトス相手方ノ有スル合資會社松屋商店ナル商號ハ其全部トシテ相手方ノ商業上ノ名稱トナルヘキモノニシテ之ニ包含スル松屋ナル文字ハ商號ノ一部ニ過キサルヲ以テ其商業上ノ名稱タルモノト云フコトヲ得ス從テ相手方ハ松屋ナル文字ノミヲ分割シテ專用權ヲ有セサルモノトス故ニ本件抗告人杉浦錠太郎カ松屋ナル文字ヲ商業ノ全部トシテ使用スルニ於テハ相手方ノ商號專用權ヲ害スルモノト云フコトヲ得ス且ツ商號ノ全部トシテ觀察スルトキハ本件抗告人ノ商號ハ相手方ノ商號ト判然區別シ得ヘキモノナルコト疑ヲ容レス故ニ相手方ノ所論ハ其理由ナシ（東京控四三年最八卷一二頁）

五　商號カ類似スルヤ否ヤヲ區別スルノ標準ハ商取引ノ實狀ニ依リ決セサルヘカラス即チ營業ノ主體カ會社ナリヤ一個人ナリヤト云フカ如キハ一般ニ重要視セス只其商號中ノ眼目トナルヘキ點ヲノミ自他共ニ呼稱揭記シ居レリ故ニ株式會社鶴屋商店モ一個人ノ商號タル鶴屋商店モ取引社會ニ於ケル普通稱呼ハ共ニ鶴屋ニシテ類似ノ著シキモノナリトス若シ屋號ニ冠スルニ會社ノ組織名ヲ以テスルカ故ニ會社ノ組織名ヲ冠セサル一個人ノ同一屋號ト類似ニ非ストナシ自由ニ之ヲ登記シ且ツ使用スルヲ得ルトセハ彼ノ有名ナル株式會社三越吳服店ノ隣家ニ一個人ノ三越吳服店ナル商號ヲ以テ同一營業ヲ爲スモ可ナルヘク而シテ實際株式會社三越吳服店ノ信用ヲ冒用シ損害ヲ被ラスルモ被害者ハ何等之ヲ防止スルノ途ナク冒用者ヲシテ惡德ヲ恣ニセシムルノ外ナキニ至ルヘシ斯クノ如クンハ商號保護ノ實ハ得テ期ス可カラサルナリ（學說、評論一卷商法三〇二頁）

六　本條ニ所謂類似ノ商號ナルヤ否ヤヲ判別スルニハ一般取引界ノ實情ニ於テ世人カ彼此混同誤認スル虞アル程度ノモノナルヤ否ヤヲ標準トシテ決セサルヘカラス商號中ニ示サレタル會社ノ種類カ相違セルカ故ニ直チニ類似ノ商號ニアラストハ即斷スヘカラス今日ノ取引界ノ實際ニ於テハ寧ロ會社カ任意ニ選定セル商號中ノ特定ノ名稱ニ重キヲ置キ縱シヤ會社ノ種類ハ異ナルモ其商號中ノ特定ハ名稱カ紛ハシキモノナルトキハ彼此混同誤認シヤスキ實情ニ

アルカ故ニ此ノ如キ場合ハ商號中ノ會社ノ種類ハ異ナルモ尙ホ之ヲ以テ商法ニ所謂類似ノ商號ト謂ハサルヘカラス（日本ペイント製造合資會社ナル商號ハ日本ペイント製造株式會社ナル商號ニ類似スルモノトス）（大阪控六年評論六卷商法六三六頁）反對本件ノ一審（大阪地六年法一二五二號二八頁評論六卷商法四二四頁）

七　（右ノ上告審）本條ニ所謂類似ノ商號ナリヤ否ヤ鑑別スルニハ會社ノ商號ニ在リテモ一般取引市場ニ於テ世人カ彼此混同誤認スル處ナキ程度ノモノナリヤ否ヤ其商號自體ニ付キ觀察スルヲ主要トシ併セテ取引界ノ實情ヲ參酌スルコトヲ妨ケサルモノニシテ其商號中ニ會社ノ種類ヲ示ス文字アルノ故ヲ以テ常ニ他ノ會社ノ商號ト類似セサルモノト謂フヲ得サルモノトス（大審七年民一六一頁評論七卷商法八六頁）

◎右批評、贊同（學說、評論七卷商法四一一頁）

八　會社ニ在リテハ其商號中ニ特定名稱ノ外合名會社等ノ種類ヲ示スヘキ文字ヲ用ユヘキコトヲ强要スルハ主トシテ會社ト會社ニ非サル商人トヲ甄別セシメンカ爲メナレハ會社ノ特定名稱カ同一ナル場合ニ於テハ其種類名稱ヲ異ニスルモ商號自體ヨリ觀察シ世人ノ混同誤認ヲ招ク虞アルモノナルヲ以テ類似ノ商號ナリト謂フコトヲ得ルモノトス（大審七年民一六一頁）

九　會社ノ種類ナルモノハ會社信用ノ基礎トシテノ社員ノ如何ヨリ之ヲ區別セルモノニシテ會社商號中ニ其種類ヲ示スヘキ文字ヲ用ヰルヘキコトヲ命スルモ亦此點ニ付キ一般ノ信用ヲ誤ラサラシメントスルモノタルニ止リ會社ノ種類名稱ヲ異ニスル場合ニ於テ

商號ト相類似スルヤ否ヤノ點ヲ決シタルモノニ非ス從テ會社ノ種類名稱ヲ異ニスル場合ニ於テモ當然其商號ハ相類似セスト爲スコトヲ得ス（學說、評論七卷商法四〇七頁）

一〇 會社ノ通稱又ハ略稱ハ取引市場ニ於テ世人カ會社ノ種類名稱ニ重キヲ措カスシテ其特定名稱ヲ重視セル結果慣行セル稱呼ナルヲ以テ之ニ因リテ取引ノ實際上商號ノ混同誤認ヲ實現セル事例アル以上ハ縱令會社ノ通稱又ハ略稱若クハ其商號ノ一部ナル特定名稱ナリトスルモ之ヲ以テ商號ノ類似ナルコトヲ認ムルニ妨ナキモノトス（大審七年民一六一頁）

一一 商號カ類似スルヤ否ヤハ常ニ商號自體ヨリ之ヲ觀察スルヲ要シ世人カ勝手ニ附シタル名稱通稱ノ如キモノニ紛シキヤ否ヤニ依リテ決スヘキモノニ非サレハ商號自體ニ於テ彼此相異ナルトキハ取引上用ヰラルル略稱又ハ通稱ニ混同セラルルトモ商號ハ類似スルモノニアラス然レトモ一般取引界ニ於テ商號ヲ識別スルニ付テ會社ノ種類名稱ヲ重視セサル結果甲株式會社ト甲合資會社トノ略稱（又ハ通稱）カ共ニ甲會社トイフカ如ク同一又ハ類似ナルニ至ルトキハ之ヲ類似ストイフコトヲ得（學說、評論七卷商法四〇八頁同旨學說同上四一一頁九二〇頁）

一二 本條ニ所謂類似商號トハ商號中ノ主要部分カ互ニ相類似スル場合ヲ謂フモノト解スヘキカ故ニ藤田製針合資會社ナル商號ト藤田製針株式會社ナル商號トハ類似商號ナリト認メサルヘカラス（法曹會決議七年二八卷一號三〇頁）

一三 二商號カ判然區別シ得ルモノナルヤ否ヤト相類似セルモノナリヤ否ヤトハ之ヲ混合スヘカラサルモノトス（學說、評論七卷商法九二〇頁）

◉不正競爭ノ實例

甲會社ノ商品製造販賣カ市場ノ信用ヲ博シ居ル事情ヲ知悉セル者カ同一商品製造販賣ノ目的ヲ以テ乙會社ヲ設立シ甲會社ノ商號ニ類似セル商號ヲ選定使用セルノミナラス其商標定價表見本鑵商品鑵ノ如キモ甲會社ノ夫レト極メテ紛ハシキモノヲ使用シ來レルトキハ其類似商號ニ對シ不正ノ競爭ノ目的ヲ以テナシタルモノト認メサルヘカラス（大阪控六年評論六卷商法六三六頁）

◉不正ノ競爭ノ意義（續二二條）

◉類似商號登記ノ抹消及賠償請求

一 本條第一項ハ同一又ハ類似商號ノ使用差止請求權及ヒ損害賠償請求權ヲ認ムルノミナレトモ類似商號ノ使用者カ其登記ヲ爲シタル場合ニハ商號權者ハ其差止請求權ト共ニ登記抹消請求權ヲ有シ又損害賠償請求權ヲモ有スルモノト解スルヲ相當トス（大審七年民一六二頁）

二 商法ノ類似商號差止權ノ中ニハ類似商號ノ登記抹消請求權ヲモ包含スルモノトスルヲ法ノ精神ナリトス（大阪控六年評論六卷商法六三六頁）

三 商號使用者カ一定ノ商號ヲ選定シ之カ登記ヲ爲スコトモ亦商號ノ使用ナリ而シテ登記ヲ其儘存在セシムルハ其使用繼續ニ外ナラサレハ本條ニ所謂使用ノ差止請求ニハ登記ノ抹消請求ヲ含ムモノトス（學說、評論七卷商法四〇八頁）

四 登記抹消ハ寧ロ使用ヲ止ムヘキコトノ請求ノ一部分ニ過キサルモノト解スヘキモノトス（學說、評論七卷商法九二〇頁）

五 本條カ商號權者ニ其商號ノ實施即チ同一又ハ類似商號使用者ニ對シテ使用ノ差止權ヲ認ムル以上當然其登記抹消請求權ヲモ認メサルヘカラス（學說、評論七卷商法四四一頁）

◉判決ニ因ル商號登記ノ抹消手續

類似商號登記抹消ノ判決確定シタルトキハ債務者ハ民事訴訟上意思ノ陳述ヲ爲シタルモノト看做サレ商號權者ハ之ニ基キ登記抹消ノ手續ヲ爲スコトヲ得ルモノトス（大審七年民一六三頁）

◉右ノ批評、贊同（評論七卷商法九二〇頁）

第二十一條

商號ノ讓渡ハ其登記ヲ爲スニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

◉商號ノ移轉ト其要件

一 商號權ハ財產的價額ヲ有スル權利ニシテ之ヲ以テ商人ノ財產目錄ニ記載シ之カ獨立ノ讓渡ヲ許シ强制執行ノ目的トナシ破產財團ニ加入セシムルコトヲ得（學說、總覽商法總則三四六頁三五）

二 商號ハ商標ト同シク營業ト分離シテ之レヲ讓渡スルコトヲ可トスヘシ然レトモ我商法カ其單獨ノ讓渡ヲ認メタルコトハ解釋論トシテ異說ヲ容ルルノ餘地ナキモノト謂ハサルヘカラス何トナレハ商法ハ舊商法二八條カ商號ノ單獨ノ讓渡ヲ禁シタルヲ削除シタルト同時ニ第二一條ニ於テ「商號ノ讓渡ハ」云云第二二條ニ於テ「商號ト共ニ營業ヲ讓渡シタル場合ニ於テ」云云第二三條ニ於テハ「營業ノミヲ讓渡シタル場合」云云ト規定シ營業ト分離シテ商號ノミカ讓渡ノ目的タルヘキコトヲ得ヘキコトヲ默示セルヲ以テナリ（學說、同上三四七頁四六）

三 吾商法ニ於テハ商號ノ單獨讓渡ヲ許スヤ否ヤニツキテ規定ヲ欠クモノト云ハサル可ラス從テ此問題ハ結局商號ハ其性質上單獨讓渡ヲ許スヘキヤ否ヤ及ヒ商號ノ單獨讓渡ハ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反セサルヤ否ヤニ歸著スルモノト云ハサル可ラス而シテ商號ハ他ノ人格權ト異リ性質上讓渡シ得ヘカラサルモノニ非ス然レトモ商號ノミノ讓渡ハ善良ノ風俗ニ反スル場合多カルヘシ殊ニ讓渡人カ營業ヲ繼續スルニ係ハラス商號ノミヲ讓渡シタリトスレハ第三者カ之ニヨリテ錯誤ニ陷ルノ危險アリ又讓渡ノ當事者ニ於テモ第三者ヲ欺罔スル目的ヲ以テスルコト多カルヘシ斯ノ如キ場合ニハ其讓渡ハ善良ノ風俗ニ反スルヲ以テ無效トセサル可ラス然レトモ之カ爲メニ商號ノミノ單獨讓渡ハ總テノ場合ニ無效ナリト云フヲ得ス寧ロ原則トシテ有效ナリト解セサルヘカラス（學說、同上三四九頁五七）

四 同一ノ營業ノ爲メニスル場合ニ非サレハ商號讓渡ノ觀念ナシ蓋異種ノ營業ニ付テハ同一市町村外ニ於テハ勿論同一市町村內ト雖モ既ニ登記シタル商號ト同一ノ商號ヲ登記シ完全ニ商號權ヲ取得スルコトヲ得此場合ニ於テ法律上ノ所謂商號讓渡ナキハ事理ノ當然トス（學說、同上三五二頁七〇）

五 商號ヲ使用セントスル營業カ讓渡人ノ營業ト同一ノモノナルト否トヲ問ハサルモノトス（學說、同上同頁七七）

六　自己ノ營業ニ使用スル目的ヲ以テセル場合ニ於テハ已ニ存在セル營業ノ爲メニスルト將來開始セントスル營業ノ爲メニスルトヲ問ハス讓受ハ有效ナリ(學說、同上三五二頁七五)

七　乙ナル市町村ニ營業所ヲ有スル者カ甲ナル市町村ニ營業所ヲ有スル者ノ使用シ來リタル商號ヲ讓受ケタル場合ニ其讓受人ノ營業所ノ所在地ニ於テ同一ノ營業ノ爲メ從來之ト同一ノ商號ヲ使用スル者アルトキハ讓受人ハ其地ニ於テ讓受ケタル商號ヲ登記使用スルコトヲ得サルモノトス(學說、同上三五五頁九九)

八　讓受商號ノ續用ニ付テハ法律上自ラ制限ヲ生ス他ナシ一個人タル商人ハ會社ノ商號ヲ讓受ケテ之レヲ續用スルコトヲ得ス又會社ハ一個人ノ商號ヲ讓受ケテ之ヲ續用スルコトヲ得サルコト是ナリ畢竟商法一七條一八條ノ適用ノ結果ニ外ナラス(學說、同上三五五頁九八)

◉商號權ニ對スル質權ノ設定

商號權ハ財產權ニシテ法カ既ニ其讓渡ヲ認ムル以上ハ理論上商號ノ上ニ質權ヲ設定スルコトヲ得サルヘカラス然レトモ非訟事件手續法中商號質入ノ登記方法ナキカ故實際ニ之ヲ質入スルニ由ナカルヘシ(學說、總覽商法總則三六〇頁一四八)

◉未登記商號ハ讓渡シ得ルヤ

一　商號ハ之ヲ讓渡スルコトヲ得登記前ニモ讓渡シ得ルモ登記前ニハ何人モ他人ノ商號ヲ讓受ケストモ自ラ同所ニテ同營業ノ爲メニ同商號ヲ用ヒ得ルヲ以テ之ヲ讓受クルコトナカラン隨テ讓受ハ登記後ノモノニ限リ所謂商號專用權ノ讓渡ト爲ルナリ(學說、總覽商法總則三四三頁六)

二　登記セサル商號ノ讓渡ヲ認ムルトスルモ之ヲ登記スルニハ新ナル商號トシテ登記スルノ外ナキナリ故ニ商號讓渡ノ實益ハ登記ヲ爲シタル商號ニ就テノミ存スルモノト云ハサル可ラス(學說、同上同頁一〇)

三　登記前ノ商號ニ關シテハ人格アルノミナルヲ以テ其移轉ヲ認ムルコトヲ得ス唯一人カ商號ヲ拋棄シテ他ノ一人カ之ヲ續用スルコトアルノミナリ(學說、同上同頁一二)

四　登記前ノ商號ハ法律上ノ權利ニ非ス權利ナラサル登記前ノ商號ヲ讓渡スルハ恰モ得意先ヲ讓渡スト云フト同シク一種ノ事實的關係ヲ設定スルノ義ニ外ナラス即チ讓渡人カ爾後其商號ノ使用ヲ廢止スル不作爲ノ義務ヲ負擔スル一種ノ契約ニ過キス(學說、同上三四五頁二四)

五　登記ナキ商號ハ法律上何等ノ權利ヲ認メラレサルヲ以テ右ハ讓渡ノ目的タルニ適セサルモノトス(東京地八年評論九卷商法一〇七頁)

◉未登記商號ニ權利ヲ認ムルヤ(續一九條)

第二十二條

商號ト共ニ營業ヲ讓渡シタル場合ニ於テ當事者カ別段ノ意思ヲ表示セサリシトキハ讓渡人ハ同市町村內ニ於テ二十年間同一ノ營業ヲ爲スコトヲ得ス

讓渡人ハ同一ノ營業ヲ爲ササル特約ヲ爲シタルトキハ其特約ハ同府縣內且三十年ヲ超エサル範圍內ニ於テノミ其效力ヲ有ス

讓渡人ハ前二項ノ規定ニ拘ハラス不正ノ競爭ノ目的ヲ以テ同一ノ營業ヲ爲スコトヲ得ス

◉廢業又ハ營業讓渡ト競業禁止義務

一　競爭禁止ハ一ニ讓受人ノ營業上ノ利益ヲ保護スルヲ精神トス從テ讓渡人カ競爭禁止ノ制限ヲ受クルハ讓渡人カ營業ヲ存續シツツアルコトヲ條件トスルハ當然ナリ從テ讓渡人カ其營業ヲ廢止シタルトキハ競爭禁止ハ之ト共ニ當然ニ消滅ス(學說、總覽商法總則三六六頁四七)

二　競爭禁止ノ繼續期間內ニ於テ讓渡人カ更ニ其營業ヲ第三者ニ讓渡シタルトキハ第一ノ讓渡人ニ於テモ其期間競爭禁止ノ制限ヲ受クルモノトス(學說、同上同頁五〇)

◉同市町村內ノ意義

一　住所所在地ヲ標準トスルカ營業所所在地ヲ標準トスルカ將タ事實上營業上ノ行爲ヲ爲ス中心地ヲ標準トスルカニ付テハ直接ノ明文ナシト雖モ營業所ヲ以テ標準トスルモノト解スルヲ穩當ト信ス(學說、總覽商法總則三六三頁二〇)

二　法文同市町村ト云ヘルハ必スシモ當然ニ一箇ノ市町村ト云フノ意ニ非サルナリ例ヘハ神戶及ヒ名古屋ニ營業所ヲ有シタル甲カ此ニ營業所ノ營業ヲ乙ニ讓渡シタルトキハ甲ハ神戶及ヒ名古屋ノ兩市ニ於テ競爭禁止ノ制限ヲ受クルモノナリ(學說、同上同頁三)

◉同一營業ノ意義(續一九條)

一　競業禁止契約ニ付キ區域及年限ニ制限ナキトキハ本條ニ從ヒ同一府縣內且三十年ヲ超エサル期間內其效力ヲ有スルモノナレハ契約ニ區域年限ノ制限ナキカ爲メ其契約ヲ無效ナリト云フヲ得ス(東京控六年法一二五四號二三頁)

二　營業ヲ禁止若クハ制限スル契約(續民法九〇條、七九二頁)

◉本條ノ期間更新ノ效力

一旦定メタル期間ノ修了ニ於テ更ニ特約ヲ以テ伸長スルコトヲ得ルカ先ツ始メニ定メタル期間ト更ニ伸長セントスル期間トヲ併セ讓渡後三十年ヲ超エサル場合ニ付テハ其伸長ノ特約ヲ無效トスヘキ理由アルヲ見ス次ニ併セテ三十年ヲ超ユル場合ニ付テハ多少ノ疑アリト雖モ余ハ伸長ノ特約ノ日ヨリ將來ニ向ツテ三十年以下ノ期間ナル以上ハ之ヲ無效ナリト論斷スヘキ理由アルヲ見ス此場合ハ營業讓渡ノ效果ニアラス別ニ契約ヲ爲スモノナリ(學說、總覽商法總則三六五頁四〇)

◉不正ノ競爭ノ意義

一　讓渡人ハ場所及ヒ時ニ制限ナク不正ノ競爭ノ目的ヲ以テ同一ノ營業ヲ爲スコトヲ得ス玆ニ不正ノ競爭トハ如何ナル行爲ヲ指スモノナルカト云フニ讓渡當時ニ於テ存在セシ得意ヲ奪フコト勿論不正ノ競爭ト云フヲ得ヘシ(學說、總覽商法總則三六八頁六〇、六一)

二　玆ニ不正競爭ノ目的ヲ以テ競業ヲ營ムトハ舊營業ヲ繼續スルモノト誤信セシムヘキ方法ニ於テ同一ノ營業ヲ營ムコトヲ謂フト解シテ可ナルヘシ(學說、同上同頁五九)

三　次頁「營業讓渡ノ效果」ノ二

四　不正競爭ノ實例(續二〇條)

⊙類似商號ノ鑑別(續二〇條)

◉營業讓渡ニ關スル諸問

⊙本問ニ付テハ次條參看ノ事

◉營業讓渡ノ效果

一　本條第三項ハ營業讓受人ノ利益ヲ保護セシカ爲メニ營業讓渡人ニ一種ノ制限ヲ加ヘタル規定ニシテ營業讓渡人カ讓受人ノ營業上ノ得意ヲ奪ハントスル目的ヲ以テ同種ノ營業ヲ爲スカ如キハ本條ノ禁止スル所ナリ(大審七年評論八卷商法六九頁)

二　讓渡人ハ不正ノ競爭ノ目的ヲ以テ同一營業ヲ爲スコトヲ得ス例ヘハ讓渡シタル店舗カ府縣又ハ市町村ノ境界ニ近キ場合ニ於テ讓渡人ハ同府縣内又ハ同市町村内ニ非サルコトヲ奇貨トシテ軒ヲ並ヘテ同一ノ營業ヲ爲スカ如キコトヲ得ス(學說、評論八卷商法七〇頁ノ一)

三　何地ニ於テスルモ又何年ノ後ニ於テスルモ讓渡人カ不正ノ競爭ノ目的ヲ以テ同一ノ營業ヲ爲スコトヲ是認スヘカラス是レ第三項ノ存スル所以ナリ(學說、同上同頁ノ四)

四　本條別項「不正ノ競爭ノ意義」ノ一

第二十三條

前條ノ規定ハ營業ノミヲ讓渡シタル場合ニ之ヲ準用ス

◉本條ニ關スル諸問

⊙營業讓渡ニ關スル商慣習(三頁)

⊙競業禁止範圍ノ無制限ト公序良俗(續二二條)

⊙營業ニ反對セストノ契約文ノ解釋(一〇頁)

⊙賄營業上ノ收益權ト條件附讓渡(續民法一一五七頁)

⊙債權讓渡債務引受ト解除權(續民法一二二五頁)

⊙會社組織ニ變更ト營業讓渡(續八三條ノ二)

⊙會社組織ニ變更ト營業債務ノ承繼(續八三條ノ二)

⊙表面ノ營業名義人ノ權利義務(續四條)

⊙銀行業ヲ目的トスル會社ノ成立(續四九條)

⊙營業讓渡ノ效果(續二二條)

◉營業ノ意義

一　吾商法ニ於ケル營業ナル語ニ二義アリ一ハ營業ヲ以テ繼續的ニ利益ヲ得ル目的ヲ以テスル行爲ノ總體ヲ云フモノニシテ商法二二條二項ニ所謂「同一ノ營業ヲ爲ササル特約云云」ノ營業ナル語ハ此意義ニ解スヘキナリ其外商法二八條三六條及民法六條及一五條ニ使用セル營業ナル語モ又此意義ヲ有スルモノナリ然レトモ商法二二條二三條ノ營業ナル語ハ右ノ如キ意義ヲ有セス商人カ營業ノ爲メニスル一切ノ財産即チ營業財産ヲ指スモノナリ(學說、總覽商法總則三六九頁八)

⊙類題、續民法七〇〇頁

⊙劇場ノ讓渡ト場内貸蒲團營業權ノ讓渡(一〇頁)

⊙營業讓渡ノ範圍(九頁)

⊙營業讓渡ノ性質及效力(九頁)

二　營業ヲ組織スル財産中積極的財産(イ)動産又ハ不動産ハ營業ノ爲メニ用ヒラルヘキトキハ總テ營業ニ屬ス例ヘハ店舗倉庫製造場商品商用什器商業帳簿其他商用書類等ノ如シ金錢有價證券モ亦此標準ニ依リ營業ニ屬ス(ロ)營業ト結合スル權利ハ亦營業ニ屬ス例ヘハ商號權商標權專賣權等ノ所謂無形財産權營業ノ爲メニ存スル地上權抵當權等ノ物權商業使用代理人代理商等ニ對スル債權取引ニ因リテ生シタル債權等ハ皆營業ニ屬ス營業上ノ關係ヨリ生セル不法行爲ニ因ル債權例ヘハ商標權侵害ヨリ生スル債權モ亦然リ(學說、同上三七三頁三四)

⊙營業ノ讓渡ト債務ノ承繼(一〇頁)

三　消極財産即チ債務モ營業ニ關シテ發生シタルモノナルトキハ營業ヲ組成ス必スシモ取引ニ因ル債務タルヲ要セス不法行爲ニ因ルモノタルモ可ナリ(學說、同上三七四頁三九)

四　財産的價値ヲ有スル事實的關係ハ營業ニ關スル事實的關係ニシテ財産的價値ヲ有スルモノナリ之等モ營業ヲ組成スル財産タルモノトス之ニハ法律ノ保護ナキ營業上ノ秘訣又ハ仕入先ノ關係ノ如ク營業ノ内部ニ關スルモノアリ得意先關係ノ如キ營業ノ外部ノ關係アリ(學說、同上三七五頁四五)

五　藝妓ノ地位ト獨立ノ營業(續民法七〇一頁)

⊙職業ト營業トノ別(續民法七〇〇頁)

◉營業讓渡ノ意義及要件

一　營業ノ讓渡ハ營業組成スル各種財産ヲ個個的ニ讓渡スノ觀念ニ非ス又或ハ得意先其他ノ事實關係ノミヲ讓渡ストノ觀念ニモ非ス實ニ同一商業ノ繼續ノ目的ノ爲メニ一括シテ一團ノ營業財産ヲ讓渡スノ觀念タリ(學說、總覽商法總則三七七頁五九)

二　當事者ハ固ヨリ意思表示ヲ以テ其範圍ヲ制限スルコトヲ妨ケス乍併營業財産ノ讓渡ハ主觀的意義ニ於ケル營業ト密接ノ關係ヲ有シ財産ノ讓渡ト謂フモ實ハ讓渡人ヲシテ營業ヲ繼續セシムルコトヲ其本體トス左レハ財産讓渡ノ範圍モ亦讓受人カ營業狀態ヲ變セスシテ之ヲ繼續スルニ必要ナル部分ヲ下ル能ハサルモノト解セサルヘカラス如何ナル部分カ營業讓渡ニ必要ナルカハ事實ノ問題トナリ雖モ何等別段ノ意思表示ナキトキハ營業財産ノ讓渡トハ其全部ヲ意味スルモノト解セサル可ラス(學說、同上三七九頁七一)

三　社會見解上營業カ同一性ヲ保有スルモノト觀察セラルルニ必要ナル範圍ノ財産カ移轉セラルルコトヲ要件トス之ヲ具體的ニ言ヘハ營業ヲ舊態ノママ存續スルニ必要ナル範圍ノ財産カ移轉セラルルコトヲ要件トス(學說、同上三八〇頁七七)

四　得意先其物ハ權利ニモ義務ニモ非スシテ單純ナル事實的關係ナリ得意先ノ讓渡ト云フハ讓渡人カ其得意先ニ對シテ同一ノ營業ヲ爲サス又ハ其得意先ニ對スル讓受人ノ營業ヲ妨害セサルカ或ハ更ニ進ンテ得意先ヲ讓受人ニ紹介スルノ勞ヲ採ルコトヲ約スル一種ノ行爲不行爲ヲ目的トスル無名契約ナリ(學說、同上三八一頁八四)

五　營業ノ讓渡ハ生前行爲ニ因ル移轉ヲ意味ス從テ遺贈相續ニ因ル承繼ハ所謂營業ノ讓渡ニアラス生前行爲タル以上ハ有償行爲タルト無償行爲タルトヲ問ハサルハ論ナシ(學說、總覽商法總則三八二頁九五)

六　營業上債務ノ引受ハ營業讓渡ノ要件ニ非サルヲ以テ債務ノ引

受アリタルヤ否ヤハ契約當事者間ノ意思解釋ニ依リテ決定スヘキモノトス(學說、同上三八九頁一四八)

◉普通ノ財產讓渡ト營業讓渡トノ別

普通ノ財產ノ讓渡ハ財產ヲ組成スル箇箇ノ目的物ニシテ包括的財產ノ移轉讓渡行爲成立スルコトナキニ反シ營業ノ讓渡ハ營業財產即チ營業ヲ組成スル包括的財產ノ讓渡ヲ目的トスル行爲ナリトス(學說、評論八卷商法二二一頁)

◉營業讓渡ノ性質及效力

一 營業讓渡ヲ目的トスル契約ハ其法律上ノ性質ハ各個ノ具體的場合ニ依リテ一樣ナラス多クノ場合ニ於テ複雜ナル併合契約タルモノタリ我商法ハ營業ノ讓渡ナルモノヲ認メタレトモ營業ノ讓渡ノ範圍ハ前述セル如ク決シテ一定セルモノニアラサレハ賣買贈與等ノ契約以外ニ別ニ營業讓渡ナル獨立ノ契約ヲ認メタルモノト謂フヘカラス故ニ營業上ノ財產中財產權ニ付テハ有償ノ場合ニアリテハ賣買無償ノ場合ニアリテハ贈與アリ債務ニ付テハ讓渡人ニ代ハリテ辨濟スヘキ契約又ハ更改ノ豫約アリ得意營業上ノ秘訣等ノ事實上ノ關係ニ付テハ一種ノ行爲ヲ目的トスル無名契約カ特定ノ程度ニ於テ併合シテ一ノ行爲トシテ締結セラルルヲ稱シテ營業ノ讓渡ト謂フニ外ナラス(學說、總覽商法總則三八二頁九一、九二評論三卷商法三四頁)

二 營業讓渡ノ場合ニ於テハ之カ爲メニ讓渡人タル商人ノ營業財產ハ其積極的及消極的財產ヲ包括シテ讓受人ニ移轉スルノ法律上ノ效力ヲ生スルコトナク積極財產ニ付テハ其移轉ニ必要ナル行爲即チ各箇ノ營業財產ノ目的トナリタル物又ハ權利ノ讓渡ヲ目的トスル法律行爲ヲ竢チテ又消極財產ニ付テハ讓受人カ其債務ヲ承繼スルニ必要ナル法律行爲ヲ竢チテ始メテ移轉ノ效力ヲ生スルモノトス(學說、評論八卷商法二二一頁)

三 本條別項「營業讓渡ノ履行行爲ノ形式」ノ四

四 本條別項「營業讓渡ノ意義」ノ四及ヒ五

五 營業ノ讓受ト商行爲(一二七頁)

六 營業ノ讓渡ハ必スシモ讓渡者ノ其營業ノ廢止ヲ伴フヘキモノニ非ス(東京控三年評論三卷商法二四二頁)

七 類題、九頁

◉會社ト營業ノ讓渡

一 解散ノ時期ヲ期限トセル讓渡契約(一〇九頁)

二 右ト同旨學說(評論二卷商法三七八頁)

三 會社財產ノ包括的讓渡ノ效力(續八五條)

四 合名會社又ハ合資會社ハ其存續中ニ於テ營業全部ノ讓渡ヲ爲スコトヲ得ルモ株式會社又ハ株式合資會社ハ如何ナル方法ヲ以テスルモ其存續中ニ於テ營業全部ノ讓渡ヲ爲スコトヲ得ス(學說、評論三卷商法二四頁)

五 會社解散後ニ至リ清算手續トシテ其財產ヲ一括シテ讓渡スルハ有效トス(學說、總覽商法總則三八五頁一一二)

六 清算ノ方法トシテ營業財產ノ全部又ハ一部ヲ營業ノ讓渡ニ類スル外觀ヲ以テ處分スルコトヲ得ルハ論ナシト雖モ商法ニ所謂營業ノ讓渡ヲ以テ目スヘキニアラス(學說、同上三八五頁一一三)

七 銀行營業ヲ目的トスル會社ト認可前ノ能力(三九頁)

八 凡ソ會社ノ營業讓渡ハ其解散ノ場合ニ於テ清算行爲トシテ之ヲ爲シ得ルニ止リ其存續中ニ於テ包括的ニ營業權ヲ他人ニ讓渡スルコトハ法律上不可能ニシテ又會社ハ自己ノ株式ヲ取得シ且之ヲ處分スルコト能ハサルヲ以テ株式會社ノ取締役カ其會社ヲ代表シテ同會社ノ營業權全部及ヒ其株式全部ヲ他人ニ讓渡スルカ如キハ法律上全ク無意味ニ屬ス(東京地六年評論六卷商法五〇九頁法一二八六號二一頁)

九 銀行ノ營業權ヲ讓渡シ同銀行ノ株式全部ヲ無償名義書換ヲ爲スヘキ契約ヲ爲シタルトキハ銀行ノ營業權ノ讓渡ヲ內容トスルモノニ非スシテ單ニ株式ノ讓渡ヲ其內容トスルモノト解スルヲ正當トス(同上)

◉新設銀行ト廢業銀行トノ連絡(續四四條ノ三)

◉毒劇物製造業讓渡ノ要件

毒劇物ノ營業ヲ爲スニハ地方長官ノ許可ヲ受クルコトヲ要スルモ其營業ノ讓渡ニ付テハ特ニ許可ヲ受クヘキ規定ナケレハ沃度製造ニ付キ既ニ許可ヲ得タル者カ他人ノ沃度製造業ヲ讓受クルニ付キ更ニ許可ヲ受クルコトヲ要セサルモノトス(大審七年民八三〇頁)

◉營業ノ質入又ハ賃貸

營業ハ一ノ權利客體ニ非サルヲ以テ之ヲ目的トシテ質權ヲ設定シ又ハ賃貸スルカ如キコトハ民法上認ムルコトヲ得ス然レトモ營業ヲ組成スル各個ノ物ヲ質入又ハ賃貸スルト同時ニ債務ノ辨濟ヲ解除條件トシテ又ハ物ノ賃貸期間ノ滿了ヲ終期トシテ得意營業上ノ秘訣其他事實上ノ關係ヲ讓渡スルトキハ恰モ一括シテ營業ヲ入質又ハ賃貸シタルト同樣ノ結果ヲ收ムルコトヲ得ヘシ(學說、總覽商法總則三九六頁一九三)

◉營業ノ遺贈

一 營業ハ一個ノ特別財產トシテ包括名義ヲ以テ之ヲ遺贈スルコトヲ得ヘシ此場合ニ於テハ包括受遺者ハ遺產相續人ト同一ノ權利義務ヲ有スルヲ以テ(民法一〇六四條一〇九二條)營業財產ハ包括的ニ承繼セラルヘク權利及ヒ義務ハ法律上當然移轉スヘシ故ニ讓渡ノ問題ヲ生セサルコト恰モ相續ニ因ル營業ノ移轉ノ場合ト同シカルヘシ(學說、總覽商法總則三九七頁一九九)

二 我民法ノ規定ニ依リテ之ヲ見ルニ營業上ノ財產ノミノ受遺者ハ包括受遺者ト謂フコトヲ得サルヲ以テ營業遺贈ノ場合ニ於テハ受遺者ハ遺贈義務者ニ對シテ其遺贈ノ履行ヲ請求シ得ヘキニ止マリ營業上ノ債務ハ負擔附遺贈ノ方法ニ依リ受遺者ヲシテ相續人ニ代ハリテ其辨濟ヲ爲サシムルコトヲ得ヘキモノト解シテ可ナリ(民法一〇九二條一一〇條)學說、同上同頁二〇〇)

◉得意先讓渡契約ノ效力

或一定ノ場所ニ於ケル得意先ヲ一定ノ金額ニテ讓渡シ其場所ニ於テ讓渡人カ行商ヲ爲シタル時ハ讓渡代金ヲ一時ニ返還スヘキコトノ契約ハ有效ナリ(東京區五年法一一一五號二九頁)

◉營業讓渡ト其範圍

一 商品ノ製造所及ヒ其營業權ノ讓渡ヲ爲シタリトスルモ之ヲ以テ直チニ同所備附ノ電話加入權ノ讓渡ヲ包含スルモノト認定スル

コトヲ得ス（東京地六年最一八卷三四四頁法一二〇三號二七頁）

二　獨逸パンヤト稱スル商號ヲ以テ麵麭及ヒ菓子ノ製造販賣ヲ營業トスル營業讓渡ノ目的物ノ範圍カ會ニ得意商號麵麭菓子製造販賣ニ關スル機械器具竝ニ營業所ノ造作等ニ止ラス電話加入權竝ニ建物ノ賃借權モ共ニ包含セラルルヤ否ヤカ爭アル場合ニ於テ積極ニ決スヘキ何等ノ證據ナキトキハ包含セサルモノト認ムルヲ相當トス（東京控六年法一三〇七號二九頁）

三　類題、九頁

◉制限アル營業ノ讓受

甲者カ乙者ヨリ讓受ケタル營業ニシテ他ノ關係上其營業自體ニ制限アルトキハ甲者ハ前營業者ノ有セサル過大ノ權利ヲ讓受クヘキ理ナキニ依リ制限ヲ踰越シテ他人ノ權利ヲ害スルコトヲ得サルハ勿論ナルモ是レ前營業者ノ他ニ對スル契約上ノ義務ヲ承繼シタルニ非スシテ制限アル營業ヲ爲スノ權利ヲ承繼シタルニ外ナラサルモノトス（大審三六年民二九八頁）

◉營業讓渡ノ履行行爲ノ形式

一　營業ノ讓渡ニ付テハ其讓渡ヲ目的トスル債權的基本行爲ト其之ヨリ生シタル債務ノ履行ヲ目的トスル物權的給付行爲トヲ區別セサルヘカラス營業讓渡ヲ目的トスル債權契約ニ因リテ讓渡人ハ讓渡ノ爲メニ必要ナル權利ノ移轉其他ノ行爲ヲ爲ス義務ヲ負フ其義務ノ履行ハ即チ多クハ權利移轉ヲ目的トスル物權的給付行爲ナレトモ其他事實上ノ行爲又ハ不作爲ヲ包含スルモノナリ（學說、總覽商法總則三八五頁一一九）

二　本條別項「營業讓渡ノ性質及效力」ノ二

三　其主要ナル部分ハ即チ財產權ノ移轉ノ爲メニスル物權的給付行爲ニ外ナラサルカ故ニ是等ノ物權的給付行爲例ヘハ動產不動產ノ讓受特許權意匠權等ノ讓渡債權ノ讓渡等ノ我國法上ハ當事者間ノ意思表示ノミニ因リテ行ハルルコトヲ原則トスルヲ以テ從テ其移轉ヲ目的トスル行爲ハ營業讓渡ヲ目的トスル債權契約ト同時ニ行ハレ後ニ至リテ其讓渡ヲ第三者ニ對抗スル爲メニ必要ナル引渡登記登錄株券ノ書換債務ニ對スル通知等ノ手續ヲ履行スルコト多カルヘシ（學說　同上三九一頁一五七）

四　債務ニ付テハ讓受人ハ債務ノ引受債務者ノ交替ニ因ル更改又ハ讓渡人ニ代リテ辨濟ヲ爲スコトニ因リテ讓渡人ヲシテ其債務ヲ免レシムルノ目的ヲ達スルコトヲ得ヘキヲ以テ（民法四七四條五一三條五一四條參照）讓受人ハ是等ノ行爲ヲ爲スヘキ義務ヲ負フモノニシテ即チ營業讓渡ヲ目的トスル契約ハ是等ノ行爲ヲ爲スヘキ豫約ト同一ノ效力ヲ有ス（學說、同上三九四頁一七六）

五　債務ノ移轉ハ相續又ハ會社合併ニ因ル包括承繼ノ場合ノ外ハ吾カ私法上之ヲ認メサルヲ以テ營業ノ讓受人カ營業上ノ債務ヲ引受クルニハ讓受人カ一々債權者ト更改契約ヲ爲スカ（民法五一四條）又ハ債權者ノ利益ノ爲メニ讓渡人ト辨濟契約ヲ締結スルノ外ナカルヘシ（學說、同上同頁一八〇）

六　履行行爲ノ目的カ事實上ノ關係ナル場合ニハ讓受人ヲシテ此事實上ノ關係ヲ利用スルヲ得セシムルノ義務ヲ負フモノナリ例ヘハ得意ヲ奪ヒ又ハ得意ヲ失ハシムルカ如キ行爲ヲ爲サス場合ニヨリテハ得意先ヲ讓受人ニ紹介シ營業上ノ秘密ヲ讓受人ニ知ラシムルカ如キ是ナリ（學說、同上同頁一五五）

◉營業讓渡ト債務ノ承繼

一　營業讓渡ハ之ヲ包含スル箇箇ノ財產ニ異ナル各規定ニ依リテ爲サルヘキモノニシテ債權ニ付テハ債權讓渡契約ノ外民法四六七條ノ規定ニ依ルニ非サレハ其讓渡ヲ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス債務ニ付テハ營業ノ讓受人カ如何ナル法律關係ニ因リテ負擔スルヤニ付先ツ商慣習法ニ從ヒ之ナキトキハ民法上如何ナル性質ノ契約ニ依リ之ヲ負擔スルヤヲ考究セサルヘカラス（東京控元年評論二卷商法一四一頁）

二　鑑定人ノ供述ニ依レハ營業全部ノ讓渡アリタル場合ニ於テハ讓受人ハ讓渡人ノ負擔シタル債務ヲモ引受クヘキ商慣習アルコトヲ認ムルヲ得ヘク其商慣習ノ趣旨ハ營業ノ讓受人ハ營業ノ開始ニ依リテ債權者ニ對シテ直接ニ債務ヲ負フモ讓渡人タル舊債務者ニ對シテモ債權者ハ依然權利ヲ失ヒタルニ非ス即チ營業ノ讓受人カ所謂債務ノ添加的引受ヲ爲シタルモノトスルニアリト解スルヲ相當トス（同上一四二頁）

三　營業上ノ債務ノ引受ハ營業讓渡ノ要件ニ非サルヲ以テ債務ノ引受アリタルヤ否ヤハ契約當事者間ノ意思解釋ニ依リテ決定スヘキモノトス（學說、評論三卷商法二一二頁）

四　類題、一〇頁◉會社組織ニ變更ト營業債務ノ承繼（續八三條ノ二）

五　營業一切ノ讓渡ト債務者ノ脫退（一〇頁）

六　營業（債務）讓受通知ノ效力（一〇頁）

◉營業讓渡ト對抗問題

一　第三者ニ對スル關係ニ付テハ特別ノ規定ナキカ故ニ之ニ對シテ效力アラシメント欲セハ一一民法商法其他特別法ニ定メタル一定ノ手續ヲ經サルヘカラス（學說、總覽商法總則三九一頁一五九）

二　營業讓渡ニ伴ヒ其營業ヲ組成セル各箇ノ權利義務ノ讓受人ニ移轉シタル場合ニ於テモ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルニハ權利義務ノ對抗條件トシテ法律上必要トセラルル方式ヲ履踐セサルヘカラス（大阪控八年評論八卷商法三六一頁法一五五七號二四頁）

三　營業讓渡ハ之ヲ包含スル箇箇ノ財產ニ關スル各規定ニ依リテ爲サルヘキモノニシテ債權ニ付テハ債權讓渡契約ノ外民法四六七條ノ規定ニ依ルニ非サレハ其讓渡ヲ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス（東京控元年評論二卷商法一四一頁）

四　營業讓渡ノ履行行爲ノ形式（本條別項）

◉營業ノ讓渡ト不通知ノ責任

一　營業讓渡ノ場合其讓受人ニ於テ同一店舗ニテ營業ヲ爲スモ其讓渡人カ從前ノ取引先ニ對シ之カ通知ヲ爲サスト雖モ讓渡人ハ之カ爲メ讓渡後ニ於ケル其取引先ト讓受人間ノ取引ニ付キ其責任ヲ負フモノニアラス（東京控五年最一八卷二七九頁評論五卷商法七九八頁法一一八五號二三頁）

二　商人カ營業ノ讓渡ヲ爲シタル場合ニ於テ從前ノ取引先ニ對シ其通知ヲ爲サス依然其商人名義ニテ送荷セラレ其儘受領セラレタルカ爲メ營業讓渡ヲ以テ取引先ニ對抗スルコトヲ得サル法規ナシ

（大審六年民一〇八頁）

⊙批評（學說カード二八六頁評論六卷商法五四〇頁）

三　〔右ノ批評〕甲カ乙ニ對シ或期間商品ヲ供給シタルモ其間乙ハ其營業ヲ丙ニ讓渡シ之カ虚僞ノ意思表示ニ非ストスレハ甲ハ乙ニ對シ營業讓渡後ノ賣掛金ヲ請求スルコトヲ得サルモノトス（學說、評論六卷商法五三九頁）

◉營業讓渡ト帳簿保存義務トノ關係

營業ノ讓渡ニ依リテ商業帳簿ヲ讓渡スルモ讓渡ハ第二八條ノ規定ニ依ル保存義務ニ違反スルモノト謂フヲ得ス何トナレハ商業帳簿ハ通常ノ營業讓渡ニ當リテ讓渡セラルヘキ財產中ニ缺クヘカラサルモノナレハナリ（學說、同上三九五頁一八七）

第二十四條

商號ノ登記ヲ爲シタル者カ其商號ヲ廢止シ又ハ之ヲ變更シタル場合ニ於テ其廢止又ハ變更ノ登記ヲ爲ササルトキハ利害關係人ハ其登記ノ抹消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得

前項ノ場合ニ於テ裁判所ハ登記ヲ爲シタル者ニ對シ相當ノ期間ヲ定メ異議アラハ其期間內ニ之ヲ申立ツヘキ旨ヲ催告シ若シ其期間內ニ異議ノ申立ナキトキハ直チニ其登記ヲ抹消スルコトヲ要ス

◉本條ニ關スル諸問

⊙商號廢止ノ登記懈怠ト利害關係人ノ權利（一一頁）

⊙一時ノ商號不使用ト商號登記ノ效力（右ノ內ニ在リ）

⊙判決ニ因ル商號登記ノ抹消手續（續二〇條）

⊙商號使用差止權行使ノ要件（續二〇條）

⊙類似商號登記ノ抹消及賠償請求（續二〇條）

◉商號ノ廢止又ハ變更ノ意義

一　玆ニ變更又ハ廢止トハ單ニ名稱又ハ營業主人ニ變更アリタルカ如キ場合ノミナラス營業ノ變更廢止ヲモ含ムト解セサルヘカラス何トナレハ商號ノ登記ナルモノハ特定ノ營業ニ關スル商號ノ登記ニ外ナラサレハナリ（學說、總覽商法總則四一四頁一五）

二　商人カ死亡シ又ハ隱居スル場合ニハ其相續人ニ於テ依然營業ヲ續行スルヲ得ルヲ以テ同一ノ商號ヲ續用スルコトヲ得ヘシ（非訟法一六一條一項）即チ營業ノ主格變更ノ爲メニハ商號ハ當然消滅セサルナリ（學說、同上同頁一七）

三　商號登記カ其法律上ノ意義ヲ有スルニハ同一市町村內ニ營業所ヲ有スルコト及ヒ同一ノ營業ヲ繼續スルコトノ二條件ヲ具備セサルヘカラス從テ商號ヲ登記シタル者カ其營業所ヲ他市町村ニ移轉シタルトキ又ハ其營業ヲ他種營業ニ變更シタルトキ若クハ其營業ヲ廢止シタルトキ又ハ商號權者カ死亡シテ相續人ナキトキ等ノ場合ニ於テ將タ又其者カ小商人ノ範圍ニ屬スルニ至リタルトキニ於テハ之ニ因リテ商號ノ登記カ其法律上ノ根據ヲ失ヒ從テ其商號權ハ茲ニ消滅スト謂ハサルヘカラス（學說、同上四一五頁二一）

四　營業ノ種類ヲ變更シタルトキハ商號ハ廢止シタル營業ニ關シテ消滅ス非訟事件手續法及ヒ商業登記取扱規則ニ於テモ商號ノ登記ニ關シ營業ノ種類變更ノ登記ヲ認ムル規定ナシ故ニ此場合ニハ消滅シタル營業ニ就テハ商號廢止ノ登記ヲ爲シ新ニ始メタル營業ハ亦商業帳簿タルヲ失ハスト解スルヲ穩當トスルノミナラス更ニ

ニ就キテ商號選定ノ登記ヲ爲スノ外ナシ（學說、同上同頁二七）

第五章　商業帳簿

第二十五條

商人ハ帳簿ヲ備ヘ之ニ日日ノ取引其他財產ニ影響ヲ及ホスヘキ一切ノ事項ヲ整然且明瞭ニ記載スルコトヲ要ス但家事費用ハ一箇月每ニ其總額ヲ記載スルヲ以テ足ル

小賣ノ取引ハ現金賣ト掛賣トヲ分チ日日ノ賣上總額ノミヲ記載スルコトヲ得

⊙本條ニ關スル諸問

⊙民事會社ト商業登記及商號等ノ規定（續四二條）

⊙小商人ト商業登記商號及商業帳簿（續八條）

⊙本條ノ旨趣（日記帳ノ記載時期）（一一頁）

⊙大福帳及判取帳ノ記載事項（一一頁）

⊙商業帳簿ト判取帳（一一頁）

⊙商業帳簿ノ證據力（續二七條ノ二）

◉商業帳簿ノ意義及要件

一　商業帳簿トハ商人カ一定ノ事項ヲ記載スル爲メ設備スル義務アル一定ノ帳簿ナリ（學說、總覽商法總則四二六頁四〇）

二　商業帳簿トハ商人ノ營業及ヒ財產ノ狀況ヲ明カニスルカ爲メ商法ノ調製ヲ命シタル帳簿ヲ謂フ（學說、同上同頁四三）

⊙商業帳簿調製ノ義務者（本條別項）

三　商法上所謂商業帳簿トハ必スシモ第一編第一章ニ規定セラレタルモノノミニ限定セス其他ニ於テモ苟クモ營業上又ハ財產上ノ關係ヲ明瞭ナラシムル爲メニ法律ノ定ムル所ニ從ヒ作製スル帳簿進ンテ商事特別法令ノ命スル所ノ帳簿モ亦商法ニ所謂商業帳簿ナリト謂ハサルヘカラス（學說、總覽商法總則四三一頁八九）

四　商業帳簿ハ商人ニ特種ナル制度ナルヲ以テ商人以外ノ者ニハ之ヲ應用セス但民法三八條ノ營利法人ニハ其適用アルモノトス（學說、同上四二七頁五六）

五　小商人ハ商人ナリト雖モ小商人ニハ商業帳簿ニ關スル規定ノ適用ナキカ故ニ小商人ノ帳簿ハ商法ニ所謂商業帳簿ニ非ス（學說、同上四二八頁六四）

六　商業帳簿ハ必スシモ日記帳、財產目錄、貸借對照表ノ三箇ノ帳簿ニ限ルモノニ非スシテ其補助簿タル各種ノ內譯帳ノ如キハ其內容ヲ成ス場合ニ於テハ亦商業帳簿ト謂フコトヲ得ヘシ（學說、同上四三四頁一一八）

⊙商業帳簿ト判取帳（一一頁）

七　商業帳簿ハ財產ノ狀況ヲ明カニスルカ爲メ調製セラルルモノナルカ故ニ株主名簿社債原簿株主總會決議錄ノ如キハ商業帳簿ト同シク商法ノ規定ニ基キ調製スルモノナリト雖モ商業帳簿ニ非ス其他所謂仲立人日記帳（三〇九條）倉庫營業者ノ倉庫證券ノ發行ニ關スル控帳（三六〇條）ノ如キモ後日ノ比照證明ノ爲メニ之ヲ調製セシメラルルモノナルカ故ニ亦商業帳簿ニ非サルナリ（學說、同上四二九頁七三）

八　商業帳簿トハ日記帳財產目錄及貸借對照表ノ三種ナリトスル

說ハ余ハ之ニ贊同セス彼ノ仲立人ニ對シテ商法カ特ニ作製ヲ命シタル帳簿(三〇九條)株式會社ニ於ケル株主名簿社債原簿(一七二條一七三條)及倉庫營業者ニ對スル特別ノ帳簿(三六〇條)ノ如キハ解釋上其實質ニ鑑ミテ之ヲ商業帳簿ナリト斷セサルヘカラス(學說、同上同頁七五)

九　株式會社ノ社債原簿ハ財產ノ狀況ヲ明ニスル爲メニ作製セラルルモノニ非サルカ故ニ商業帳簿ニ非ストスルハ殆ト通說ナルカ如シ然レ共余ハ之ニモ反對ス余ノ見ル所ニ依レハ社債モ一貸借關係タリ而シテ社債原簿ニ記載スヘキ事項ハ會社財產ノ情況ヲ明ニスル重要ナル事項ナリ社債權者ノ誰タルカヲ明白ニシ其社債額ノ如何ヲ明ニスルモノ之ヲ會社財產ノ狀態ヲ明瞭ナラシムル要件ニ非ストスルハ殆ト解スヘカラサルナリ(學說、同上同頁七七)

一〇　株主名簿亦大體ニ於テ社債原簿ト同樣ニ論スルコトヲ得何トナレハ會社ノ資本ノ根源タル株金拂込ノ義務者ヲ明ニスルモノミナラス假リニ株金金額完納ノ後ナリトスルモ其株式カ記名式ナル以上ハ會社解散ノ場合ニ於ケル殘餘財產ニ對スル權利者並ニ其權利ノ內容ヲ明ニスルモノナレハナリ(學說、同上同頁七六)

◉商業帳簿調製ノ義務者

一　商人ハ商業帳簿ヲ設備スルノ義務ヲ有ス商人ハ唯其帳簿ヲ設備スルノ義務アルニ止マリ特別ニ法令ノ規定ナキ限リ其帳簿ヲ公示スルノ義務ナク又之ヲ其取引先ニ送付スルノ義務ナキモノトス(學說、總覽商法總則四三五頁一二九)

二　個人タル商人ニ付テハ原則トシテ其商人自身カ義務者タルコト一點ノ疑ナシ然レ共法定代理人カ未成年者ニ代リテ商業ヲ營ム場合ニ於テ何人カ右ノ義務ヲ負フモノナルカハ一箇ノ問題ナリ此場合ニ於テ未成年者カ商人ニシテ其法定代理人カ商人ニ非サルコトハ解釋上疑ナシト雖モ單ニ此解釋ヲ根據トシテ直チニ第二五條ノ「商人」ヲ捕ヘ依テ以テ其未成年者ヲ義務者ナリトスルハ文字ノ形式ニ拘泥シタル議論ナリ即チ其法定代理人カ帳簿ニ關スル責任ヲ負フモノト解セサルヘカラス(學說、同上同頁一三一)

三　自然人カ組合ニ依リテ商業ヲ營ム場合ニ付テハ其各組合員其責ニ任スヘキモノニシテ組合員間ノ特約ヲ以テ之ヲ其組合員中ノ一人又ハ特定人ヲ義務ト爲スコトヲ得ス(學說、同上同頁一三二)

四　會社ニ付テハ其法人タル性質ト取締上ノ必要トニ因リ商業帳簿調製ノ義務ヲ業務執行社員取締役外國會社ノ代表者又ハ淸算人ニ負ハシメ且特種帳簿ノ設備ヲ爲サス又ハ不正ノ記載ヲ爲シタル場合ニ付キ制裁ヲ附セリ(二六二條ノ二第九號)而シテ其業務執行者取締役等數人アル場合ニ在リテ其全員カ各其責任ヲ負フコトニ付テハ學者殆ト疑ヲ容ルルモノナシ(學說、同上同頁一三三)

◉參考、多數淸算人ノ代表權ト登記義務(一二二頁)

◉同上、數人ノ理事ト過料ノ責任(續民法七七〇頁)

◉商業帳簿ト「カード」式

一　我商法ハ特ニ裝釘ヲ命セサルカ故ニ各葉間ニ連絡ヲ有シ取引上帳簿ト認メラルル以上ハ所謂「カード」式又ハ「ルーズ、リーフ」式タルモ亦妨ケス(學說、總覽商法總則四三二頁九八)

二　吾國語ノ意義ニ於テ帳簿ナル語ハ綴ラレルモノヲ云ヒ各葉分離シタルモノハ帳簿ニアラス商法ノ意義ニ於テモ亦商業帳簿ナル語ハ此普通ノ意義ニ於ケル帳簿ナリト解スヘキナリ故ニ「カード」式ノ如キハ帳簿ニ非ラス(學說、同上同頁一〇二)

◉商業帳簿ノ設備ハ公法的義務也

帳簿調製ノ義務モ公法上ノ義務ニシテ私法上ノ義務ニ非ス此結果トシテ商人カ帳簿ヲ調製セサル爲メ第三者カ損害ヲ蒙ムルコトアルモ例ヘハ必要ナル證據ヲ提出セシムルコト能ハサル場合ニモ(二七條ノ二)私權ヲ侵害シタルモノト言フコトヲ得ス(學說、總覽商法總則四三六頁一三八)

◉商業帳簿ノ設備ニ關スル制裁

我商法ハ關涉主義ノ下ニ數條ノ規定ヲ設クト雖モ原則トシテハ其規定ノ勵行ニ付キ商法ハ制裁ヲ定メス唯會社ニ關シ特種ノ商業帳簿ノ設備ヲ爲サス若クハ不正ノ記載ヲ爲シタル場合ニ付キ制裁ヲ設クルノミ(二六二條ノ二第九號)之ヲ外ニシテハ破產法カ不正若クハ不秩序ノ記載又ハ商業帳簿ノ毀滅藏匿僞造變造等ニ付キ詐欺破產ノ刑(明治二三年法律一〇一號)ニ處スヘキ旨ヲ定ムルノミ(學說、總覽商法總則四三八頁一五七)

◉不正ノ記載ノ意義(一二三頁)

◉株主名簿記載ノ遲滯ト制裁(一二三頁)

◉商業帳簿ト整然、明瞭

一　商法ノ規定ニ於テハ財產目錄及ヒ貸借對照表ノ作成記載ニ付キ整然且明瞭ナル文字スラモナシ乍併其精神ニ於テハ毫モ日記帳ト區別スヘキ理由存セサルヘシト信ス(學說、總覽商法總則四三三頁一〇五)

二　何カ整然明瞭ナルヤハ事實問題ナレトモ文字ノ改竄追記日附ノ顚倒等ハ多クノ場合ニハ亂雜不明瞭ト認メラルルヘシ(學說、同上四四七頁六〇)

三　其記載事項ハ文字ヲ知ル總テノ者カ之ヲ解シ得ルコトヲ要セス特種ノ商人カ作成スル日記帳ノ如キ同種ノ營業ニ從事スル者ニ非サレハ往往解シ難キモノナキニ非スト雖モ苟クモ同種ノ營業者カ見テ以テ整然明瞭ナリトスル以上ハ妨ケナカルヘシ(學說、同上四三三頁一〇八)

四　明瞭トハ容易ニ其記載シタル事項ヲ了解シ得ルノ謂ナルヲ以テ秘辭隱語ヲ用ユルカ如キハ明瞭ヲ缺クモノト謂フコトヲ得ヘシ(學說、同上同頁一〇七)

◉日記帳ト其記載事項

一　日記帳トハ法律上ノ名稱ニ非ス商人ハ任意ノ名稱ヲ附スルコトヲ得例ヘハ當座帳大福帳等ト稱スルカ如シ而シテ名稱ノ如何ニ拘ラス日日ノ取引其他法定ノ事項ヲ記載スル帳簿ハ玆ニ所謂日記帳タルモノトス(學說、總覽商法總則四四一頁七)

二　日記帳ニ記載スヘキ事項ハ日日ノ取引其他財產ニ影響ヲ及ホスヘキ一切ノ事項ニシテ財產ニ影響ヲ及ホスヘキ事項ナラハ其何タルヤヲ問ハス總テ之ヲ記載スルヲ要ス火難盜難冠婚喪祭ノ費用等皆然リトス(學說、同上四四二頁二〇)

三　商業帳簿ニ記載セラルヘキモノハ法律行爲ニ非ス例ヘハ何ノ誰ニ商品若干ヲ賣渡シ代金若干受取リタル事實銀行ヨリ金若干引

出シタル事實家屋修繕ノ爲メニ金若干ヲ支出シタル事實等財産變動ノ各具體的事實ヲ記載スヘク單ニ某月某日取引先某氏破産ノ宣告ヲ受ク又ハ長女某某氏ト婚約成立等ト云フカ如ク商人ノ財産ニ影響ヲ及ホスヘキ事項ヲ歴史的ニ記載スヘキモノニ非ス各具體的ノ財産變動事實ト其變動額トヲ記載スヘキナリ（學説、同上四四三頁二九）

四　玆ニ所謂小賣ノ取引ナル文字ハ一ニ賣買ニ限ルカ如キ外觀アリト雖モ解釋上賣買ニ非サル他ノ小賣取引ニシテ小賣取引ニ類スルモノヲ含ムト解釋スヘキハ敢テ疑ヲ容レス（學説、同上四四五頁四五）

◉金錢判取帳ト記載スヘキ事項

金錢判取帳ニ記載スル金錢ハ多クハ取引者間ニ於テ直接ニ授受スルモノナルヘシト雖モ第三者カ義務者ノ爲メ支拂フ金錢ヲ該帳ニ記載スルモ決シテ金錢判取帳ノ性質ニ背クモノニ非ス從テ其證據力ハ二者相異ナルコトナシ（大審二八年民二卷一八頁）

◉商業帳簿ヲ備フヘキ場所

商人ハ其便宜ニ從ヒ或ハ住所ニ商業帳簿ヲ備ヘ或ハ營業所ニ之ヲ備ヘ若シ營業所數個（本店及ヒ支店）アルトキハ其一方ノミニ之ヲ備ヘ又ハ各營業所ニ之ヲ備フルコトヲ得ヘシ（學説、總覽商法總則四三九頁一六四）

第二十六條

動産、不動産、債權、債務其他ノ財産ノ總目錄及ヒ貸方借方ノ對照表ハ商人ノ開業ノ時又ハ會社ノ設立登記ノ時及ヒ毎年一回一定ノ時期ニ於テ之ヲ作リ特ニ設ケタル帳簿ニ之ヲ記載スル事ヲ要ス財産目錄ニハ動産、不動産、債權其他ノ財産ニ價額ヲ附シテ之ヲ記載スルコトヲ要ス其價額ハ財産目錄調製ノ時ニ於ケル價額ニ超エルコトヲ得ス

◉開業ノ意義

一　商業ノ發生ハ商行爲ヲ目的トスル營業ノ開始ヲ意味ス營業ノ開始ト云フハ營業トシテ商行爲ヲ爲サントスルノ意思ノ現實ニセラレタル事實アルコトヲ云フ此事實アルトキハ之レニ依リテ商業ノ存在ヲ認識スルヲ得ヘク商業開始セラレタルモノト謂フヘシ（學説、總覽商法總則九七頁二四四）

二　何時ヲ以テ開業アリタルモノト爲スヤノ微細ノ點ニ付テハ學者説明ノ文字區區タリト雖モ思想ノ根本ニ於テ殆ト差アルナシ即チ店舗、開設、開業ノ廣告、引札ノ配布等營業開始ノ意思ヲ具體的ニ外部ニ發表シタル時ヲ以テ商人タル資格ヲ取得スト解スル點ニ於テ殆ト一致セリ（學説、同上九七頁二四三）

三　類題、一九頁

◉貸借對照表ノ意義

貸借對照表トハ財産目錄ノ摘要ニシテ商人ノ現ニ有スル積極財産ト其有セサルヘカラサル金額トヲ對照シテ財産狀態ヲ一目瞭然タラシムルヲ目的トスル表ヲ謂フ故ニ其貸方欄即チ資産ノ部ニハ商人ノ現ニ有スル積極財産ノミヲ掲クヘキモノトス（學説、評論一卷商法二七九頁）

◉財産目錄ノ目的

元來商業帳簿調製ノ義務ハ公衆ヲ保護スルタメニ命セラレタル公法的義務ニシテ財産ノ評價モ公法的ノ義務トシテ正當ニ之ヲ爲スヘキナリ然レトモ公法上適法ニ調製セラレタル財産目錄ハ同時ニ私法上ノ效力ヲ有シ之ヲ以テ財産ノ分割合併又ハ利益ノ配當ノ計算ノ基礎トスルコトヲ得ルモノナリ（學説、總覽商法總則四七一頁一九〇）

◉財産目錄ニ記載スヘキ財産

一　目錄ニ掲クヘキ財産ハ商人ノ有スル總財産ニシテ商業上ノ財産タルト其他ノ目的ニ用ヒラルル財産タルトヲ問ハス但家事財團ニ屬スル財産ヲ別ノ目錄ニ調製シ從テ各別ニ財産目錄ヲ作成スルコトヲ妨ケス（學説、總覽商法總則四五〇頁一三）

二　消極的財産即チ債務モ亦總テ之ヲ記載スルコトヲ要ス而シテ債務カ金錢債務タルト否トヲ問ハス條件附又ハ期限附ナルト否トヲ問ハス皆記載セサルヘカラス保證債務連帶債務亦然リ（學説、同上四五五頁五二）

三　所有權ニ付テハ法律上ノ觀察ニ依リテ取得ノ時ヲ決シ以テ記載スヘキヤ否ヤヲ判斷セサルヘカラス例ヘハ六月三〇日ニ財産目錄ヲ調製スヘキ場合ニ於テ商人カ同日ニ特定ノ動産ヲ買入ルルノ賣買契約ヲ爲シタリトセハ其所有權ハ當然ニ其時ニ於テ商人ニ歸屬シタルモノニシテ即チ財産目錄ニ記載スヘキ所有權ト謂ハサルヘカラス（學説、同上同頁二二）

四　質權抵當權先取特權留置權ノ如キハ其權利自體トシテ財産ノ內容ヲ成スモノニ非ス單ニ債權ヲ確保スル效力ヲ有スルニ止マルモノナルカ故ニ債權自體ノ價格ノ見積ニ付テハ此ノ如キ物權ノ有無ニ因リテ大ナル差異ヲ生スルコトハ之アルヘシト雖モ其物體自體トシテハ獨立ニ財産目錄ニ記載スヘキ性質ノモノニハ非サルナリ（學説、同上四五一頁二三）

五　時效ニ因テ消滅シタル金錢債權ニ付テハ絶對ニ財産目錄上ノ項目ト爲スヘカラスト論スル説アリト雖債務者必スシモ之ヲ援用セサルノミナラス場合ニ依リテハ相殺ヲ爲シ得ヘキカ故ニ必スシモ絶對ニ除去スヘキモノト論スヘカラス（民法一四五條五〇八條）若シ夫レ手形上ノ債權カ時效又ハ手續ノ欠缺ニ因リテ消滅シタル場合（商法四四四條）ニ付手形法上ノ利得償還請求權ヲ評價スルコトヲ得ヘキハ論ヲ俟タス（學説、同上同頁二八）

六　雙務契約ニ基キ債權債務カ相對立スル場合ニハ當事者ノ執レカ一方カ履行ヲ爲スマテハ其債權債務ハ目錄ニ記載スヘキモノニ非スト論スル説ハ余ハ反對シ債權ハ債權トシテ當然ニ之ヲ記載シ債務ハ債務トシテ當然ニ記載スヘキモノト解スヘキモノナリ（學説、同上四五二頁三二）

七　其他ノ財産權又同一ノ標準ニ依リテ記載ヲ爲ササル可カラス特許權實用新案權商標權著作權等皆之ニ屬ス而シテ此等ノ財産ニ付テハ傳來取得ニ係ルトキハ對價ヲ供シタルトキ又原始取得ニ係ルトキハ取得ノ爲ニ費用ヲ出シタルトキニ限リ記載スヘキモノナリト爲ス學者少ナカラスト雖モ理論ニ於テ余ハ到底其根據ヲ發見スルコト能ハス蓋シ財産目錄ハ一定ノ時期ニ於ケル財産ノ狀況ヲ明ニスルモノナリ物權ニ付テモ其傳來的取得ナリヤ原始的取得ナ

リヤニ依ツテ區別セサルモノナル以上ハ這種ノ財産ニ付キ之ニ依リテ區別スルノ理由ナキハ當然ノ理タリ殊ニ對價ヲ供シタルヤ否ヤニ依リテ區別スヘシト云フカ如キニ至リテハ全然無稽ノ論ナリト評下セサルヘカラス(學説、同上同頁四一)

八 無形財産權ニ付キ有償ニ取得シタル場合ニ限リ記載スト爲ス機械的ノ解釋ヲ生スル所以ハ無償ニテ取得シタル無形財産權ヲ突然高價ニ評價シテ貸借對照表ニ於ケル資産ノ總額ヲ增加セシメ配當ヲ多クシ營業ノ基礎ヲ薄弱ナラシムルヲ恐レタルニヨルモノナラン然レトモ斯ノ如キ弊ハ商人ノ自營心ト法ノ制裁トヲ以テ矯正スヘキモノニシテ商法ニ何等明文ナキニ係ラス右ノ如キ解釋ヲ爲スハ立法ノ領域ヲ侵スノ嫌アリトス(學説、總覽商法總則四五四頁四三)

九 所謂債務ノ中ニハ例ヘハ商人カ合名會社ノ社員トシテ會社ノ債務ニ付キ會社債權者ニ對シテ有スル責任ノ如キモノヲ包含セサルコトハ論スル迄モナシ(學説、同上四五六頁五四)

◉財産目錄調製ノ時期

一 財産目錄ハ事實上一瞬間ニ調製スルコトヲ得ルモノニ非スシテ之カ調査ニ多少ノ日子ヲ要スルカ故ニ法典ニ所謂目錄調製ノ時トハ事實上目錄ヲ調製スルノ時ヲ謂フニ非スシテ之ヲ調製スヘキ時ヲ謂フモノト解セサルヘカラス(學説、總覽商法總則四八〇頁二六二)

二 財産目錄ニ計上スヘキ財産ノ價額ハ實際ニ目錄ヲ調製スル時期ノ如何ニ拘ラス總テ決算締切當日即チ決算期ノ末日ニ於ケル時價ニ依ルヘキモノトス(學説、評論七卷商法四五頁同旨學説、同上四六頁)

三 財産目錄ニ附スヘキ價格(一二頁)

◉右ト同旨學説(評論三卷商法一五一頁ノ二)

四 法律ニ所謂「毎年一回」ト云フ文字ハ必スシモ制限的ニ解釋スヘキニ非ス二回以上一定ノ時期ニ之ヲ調製スルハ固ヨリ支障ナシ(學説、總覽商法總則四七九頁二五九)

◉財産目錄ト價格ノ標準

一 債權モ亦一般ノ標準ニ從ヒ之ヲ評價スヘク法律上ノ存在ニ疑又ハ爭アル債權又ハ債務者ノ辨濟能力ニ疑アル債權ノ如キハ相當ニ減額シテ記載スヘキモノトシ其他無利息ニシテ而カモ辨濟期ノ到來セサル債權モ相當ノ割引ヲ爲ササルヘカラス減殺額ハ各債權ニ付キ控除スルヲ要セス一括シテ記載スルヲ得(學説、總覽商法總則四六六頁一四一)

二 債權ニ付テハ確實ニ辨濟ヲ得ヘシト信スル價格ヨリ少額ニ記載シ得ヘク到底損失ニ歸スヘキ債權ハ全ク之ヲ記載セサルコトヲ得ルハ改正規定二六條二項ノ趣旨ニ從ヒ明カナリ(學説、同上四六七頁一四九)

三 債務モ亦客觀的標準ニ於テ之ヲ評價スルコトヲ要ス商法二六條二項ハ債務ニ價格ヲ附スヘキコトヲ規定セサルカ故ニ債務ハ常ニ其全額ニ於テ評價スヘク別段ノ評價ヲ爲スヘカラストスル説ナキニ非スト雖モ正當ニ非ス金錢債務ニ非サル債務ハ必ス之カ評價ヲ要シ其他不足ノ債務例ヘハ法律上疑アル債務又ハ條件附債務ノ如キ皆相當ノ評價ヲ爲スヘク評價ニ付テ別段ノ標準ニ依ルヘキ理由ナシ(學説、同上四六八頁一六四)

四 條件附債務ニアリテハ條件ノ成就ノ可能性ニヨリテ期限附債務ハ期限ノ長短ニヨリ又連帶債務ニアリテハ他ノ債務者ノ辨濟能力ニヨリ保證債務ニアリテハ主タル債務者ノ辨濟能力ヲ參酌シテ評價セサル可カラス(學説、同上、四六九頁一七〇)

五 本條別項「財産目錄調製ノ時期」ノ二

六 財産目錄ニ附スヘキ價格(一二頁)

◉貸借對照表ト計上方法

一 會社ノ決算表ニ於テ所謂評價益ヲ損益ニ計上スルカ如キハ不當ナリトス(學説、評論三卷商法一四八頁)

二 未成品ハ加工ノ程度ニ依リテ評價スヘキモノトス(同上)

三 建物ノ修繕及擴張ヲ爲シタルトキハ修繕ハ損益ノ勘定ニ擴張ハ資本勘定ニ計上スヘキモノトス(同上)

四 余ハ我商法上ノ解釋論トシテ創業費ヲ貸方ニ計上スル慣習ノ違法ナルコトヲ主張スルト同時ニ立法論トシテハ多少ノ制限監督ノ規定ヲ設ケテ之ヲ認許スルノ至當ナルコトヲ唱道スルモノタリ(學説、評論一卷商法二八三頁)

五 工事利息トシテ配當セラレタル金額ハ貸借對照表ニ關スル一般的原則ノ唯一ノ例外トシテ現實ノ財産ヲ構成スルモノニ非サルニ拘ハラス之ヲ貸方ニ計上スヘキモノタリ(學説同上、二八二頁)

◉評價標準ニ關スル特別法

我國法ニ於テハ私設鐵道法二〇條ニ基キテ發セラレタル明治三三年逓信省令三二號私設鐵道株式會社會計準則九條ハ私設鐵道株式會社ノ財産目錄ニ記入スル價格ハ左ノ標準ニ據ルヘキ者トセリ即チ(一)有價證券ニ付テハ目錄調製ノ現時ニ於ケル價格カ其買入代價又ハ拂込金額ヲ超過スルトキハ買入代價又ハ拂込金額(二)其他ノ財産ニ付テハ實費決算額(學説、總覽商法總則四六三頁一一五)

◉貸借對照表ト積立金ノ性質アル資産

會社ノ貸借對照表ニ計上セル或名目ノ金額カ營業税法施行規則第七條ニ所謂積立金ノ性質ヲ有スル資産ニ該當スルヤハ其ノ實體カ會社ノ財産ヲ增加スルヤ否ヤニヨリ決セサルヘカラス(行政七年法一四七一號二三頁)

◉財産目錄ト不當價額ノ制裁

若シ此規定ニ反シテ之ニ超過スル價額ヲ附スルトキハ破産法上ノ責任ヲ負ヒ又會社ニ在テハ一定ノ處罰ヲ受ケ又ハ虚僞ノ貸借對照表ヲ誤信シテ會社ト取引シタル第三者ニ對シテ損害賠償ノ責任ヲ負フコトアルヲ(一七七條二項)免レサルナリ(學説、總覽商法總則四六二頁一一一)

◉商業帳簿ノ設備ニ關スル制裁(續二五條)

第二十七條 年二回以上利益ノ配當ヲ爲ス會社ニ在リテハ毎配當期ニ前條ノ規定ニ從ヒ財産目錄及ヒ貸借對照表ヲ作ルコトヲ要ス

◉財産目錄調製ノ時期(續二六條)

第二十七條ノ二 裁判所ハ申立ニ因リ又ハ職權ヲ以テ訴訟ノ當事者ニ其商業帳簿ノ

提出ヲ命スルコトヲ得

◉商業帳簿提出ノ義務

一　商法二七條ノ二ハ苟モ民事訴訟タル以上ハ商事ニ關スルト否トヲ問ハス適用アルモノトス（學說、評論五卷商法一四五頁）

二　〔右ノ批評〕　商業帳簿提出ノ義務ハ商事ニ關スル訴訟ニ限リ認メラルルヤ將又民事訴訟ノ一般ニ通スルモノナリヤハ法規ニ特別ノ根據ナシ而シテ後說ヲ採ル博士等ハ何等制限セラレサル限リ廣ク解セサル可ラストナシ前說ヲ採ル者ハ商法上ノ規定ハ同第一條ノ支配ヲ受クヘシトナス思フニ商法第一條ハ商事ニ關シテハ商法ノ規定カ先ツ適用セラルヘキコトヲ定ムト雖モ以之商法ニ規定セラレタル事項ハ悉ク商事ニ關ストノ理論ヲ生セス況ンヤ帳簿提出ノ義務ハ訴訟上ノ公義務ニシテ事商事ニ非サルハ明ナレハ商法第一條ヲ云爲シテ前述ノ根據トナスハ當ラサルカ如シ元來帳簿提出ノ義務ハ性質上訴訟上ノ公義務ナレハ訴訟法中ニ規定セラルヘキモノニ屬ス然ルヲ商法中ニ規定セラレタル所以ハ當時新タニ其所定ノ必要ヲ認メラルル折柄商法改正ノコトアリ商法中商業帳簿ニ關スル規定ト密接ノ關係アルカ故ニ便宜上商業帳簿ノ章下ニ加ヘラルルニ至リシモノニシテ又他意アルニ非サルナリサレハ吾人ハ寧ロ博士等ノ無制限說ニ贊同セント欲ス（學說、評論五卷商法一四六頁）

三　商業帳簿ノ提出ハ其商人タリ商業帳簿タルノ理由ヨリ之ヲ命セラルルモノニシテ隨テ相手方ノ何人ナリヤ係爭事件ノ如何ナル事項ナルヤヲ區別スヘキ理由ナケレハナリ故ニ例ヘハ相續等ニ關スル事項ニ付キ商人ノ財產ニ關スル證明ノ爲メニモ帳簿ノ提出ヲ命スルコトヲ得（學說、總覽商法總則四八七頁三二）

四　商人タル資格先ツ存シテ始メテ此義務ヲ生スト雖モ必スシモ商人タル資格ニ於テ負擔スルノ義務ニ非ス商人タル資格消滅後ト雖モ尙ホ此義務アリト斷セサルヘカラス（學說、同上同頁三六）

五　當事者ノ商業帳簿提出ノ義務ハ保存義務ノ期間ヲ經過シタル帳簿ニ付テモ其帳簿カ存在スル間ハ之アルモノナリ（學說、同上同頁三七）

六　提出ノ範圍ニ付テハ商法ハ何等ノ規定ヲ設ケス一ニ裁判官ノ裁量ニ委スルノ趣旨ナルカ如シ實際上ハ爭トナリタル事實ニ關係アル部分ニ限ラレ帳簿全部ノ提出ハ其帳簿カ整正ニ記載セラレアル帳簿ナリヤ或ハ商人ノ財產ノ全額如何等ノ問題ノ爲メニノミ之ヲ命セラルルヲ通常トスヘキモ法律上ハ裁判官ノ命スル所ニ從ヒ一般ニ之カ提出ノ義務ヲ負フモノト解セサルヲ得サルヘシ（學說、同上四八六頁二八）

七　商業帳簿タル以上現ニ使用シツツアルモノ又既ニ閉鎖シタルモノ又法定ノ保存期間ヲ經過シタルモノト雖モ苟モ之ヲ所持スル以上裁判所ノ命ニ依ツテ提出セネハナラヌ又現在日日使用シツツアルノ故ヲ以テ拒ム次第ニモ行カヌ（學說、評論一卷商法八二頁）

八　商人ニ對シテ帳簿ノ提出カ命セラレタル場合ニ於テ其商人カ所持セサル旨ヲ申立ツルトキハ民訴法三四一條ノ類推適用アリ又之ヲ所持スルコトヲ爭ハサルニ拘ラス之ヲ提出セサル場合ニハ同三四一條ノ類推適用ニ依リ擧證者ノ差出シタル謄本ヲ以テ正當ナルモノト看做サレ又若謄本ヲ差出ササル場合ニハ裁判所ノ意見ニ依リ擧證者ノ主張ヲ正當ナリト認ムルコトヲ得ルモノトス（學說、同上四八六頁二六）

◉商業帳簿提出申立ノ採否

一　商業ノ狀態ヲ搜索シ若クハ秘密ヲ發クノ目的ヲ以テ商業帳簿ノ提出ヲ申立ツル時トカ或ハ遠隔ノ地ヨリ運搬ノ爲メ巨額ノ費用ヲ要スルトキトカ若クハ閱覽ニ長時間ヲ費消シテ甚シク營業上ノ損害ヲ被ラシムヘキ場合ニ於テハ裁判所ハ其申立ヲ却下シ又職權ヲ以テ提出ヲ命セヌ方カ宜カラウト信スル（學說、評論一卷商法二一三頁）

二　商法第二七條ノ二ハ證書ノ提出ヲ命スヘキ場合ヲ擴張シタノテアツテ縱令民訴法三三六條及三三七條等ノ規定ニ依ツテ商人カ商業帳簿ヲ提出スルノ義務ナキ場合ト雖モ矢張リ商法ノ規定ニ依リ商業帳簿ヲ提出スルノ義務アルコトト爲シタルモノト思フ又裁判所カ提出命令ヲ爲スヘキヤ否ヤヲ判斷スルニ當ツテ爲スヘキ自由裁量ノ範圍ハ民訴法ノ規定ニ依リ證書提出ノ命令ヲ爲ス場合ノ自由裁量ヨリモ廣イノテアル（學說、評論一卷商法二一二頁）

◉商業帳簿ノ證據力

一　商業帳簿ハ絕對的證據力ヲ有スルモノニ非サルカ故ニ之ヲ信用スルト否トハ一ニ事實裁判所ノ自由ナル判斷ニ屬スルモノトス（大審七年民三七四頁同旨學說、評論七卷民訴四六一頁）

二　證據法上ハ商業帳簿ト雖モ其證據力ノ如何ハ一般ノ書證ト異ナル所ナク一ニ所謂裁判所ノ自由心證ニ依リテ定マルヘキ問題ナリトス（學說、評論七卷民訴四六一頁）

三　商業帳簿ニ法定ノ證據力ヲ附セス全ク裁判官ノ自由ノ心證ニ依ラシムト雖モ整正ニ記載セラレタル商業帳簿ハ事實上有力ナル證據方法タルヘク獨リ商人ノ爲メニ其記載事項ノ存在ノ證據タルニ適スルノミナラス又記載セラレサル事項カ存在セサルコトノ證據タルコトヲ得（學說、總覽商法總則四八八頁四五）

四　整然且明瞭ナラサル商業帳簿ノ證據力（一二二頁）

五　題、一二頁

第二十八條

商人ハ十年間其商業帳簿及ヒ其營業ニ關スル信書ヲ保存スルコトヲ要ス

前項ノ期間ハ商業帳簿ニ付テハ其帳簿閉鎖ノ時ヨリ之ヲ起算ス

◉帳簿及信書ノ保存義務

一　保存ノ義務ハ商人タル資格アリテ始メテ之ヲ負擔スルモノナリト雖モ必スシモ商人タル資格ニ於テ負擔スルノ義務ニ非ス是故ニ一旦商人トシテ此義務ヲ負擔シタル以上ハ商人タル資格ヲ失ヒタル後ト雖モ尙ホ保存ノ義務ヲ負擔スルハ勿論相續人亦其義務ヲ承繼スト斷スヘキナリ（學說、總覽商法總則四九〇頁二一）

二　營業ハ包括的財產トシテ其中ニハ商業帳簿ヲ包含ス隨テ特別ノ意思表示ナケレハ營業ノ讓渡ハ自ラ商業帳簿ノ移轉ヲ生スルモノト云フヘシ斯ル場合ニ於テハ之ヲ讓受ケタルモノニ於テ勿論之ヲ保存スルノ責ヲ負フ（學說、同上四九一頁二三）

◉營業讓渡ト帳簿保存義務トノ關係（續二三條）

三　會社ノ帳簿保存期間ニ付テハ一〇一條二三三條等ノ特別規定アリ(學說、同上四九三頁三九)

四　會社カ合併ニ因リテ解散シタル場合ニ付テハ合併ニ因リテ設立セラレタル會社又ハ合併後存續スル會社ノ帳簿又ハ信書トシテ普通ノ原則タル本條ノ規定ニ依リテ保存期間ヲ決スヘキハ殆ト疑ヲ容レサルナリ(學說、同上同頁四三)

五　商人タル資格ノ消滅シタル後ト雖モ尙帳簿及信書保存ノ義務アルモノト解スヘシト雖モ最早商人タラサル以上破產法ノ規定ノ適用ナキカ故全然法律ノ制裁ヲ缺クモノト云ハサル可カラス(學說、同上四九二頁三四)

◉信書ノ意義

一　商業信書トハ商人カ營業ヲ行フニ當リ其取引ノ相手方ノ通信ヲ爲シタル結果トシテ受取リタル書面ヲ謂フ(學說、總覽商法總則四九〇頁一四)

二　獨逸商法ハ發送信書ノ謄本ニ付テモ亦保存ヲ命スルモ我商法ハ單ニ信書ト言ヘルカ故ニ謄本ハ包含セスト解スヘキナリ(學說、同上同頁一五)

◉帳簿閉鎖ノ時ノ意義

所謂帳簿閉鎖ノ意義ニ付テハ或ハ最後ノ記載ヲ爲シタル時ナリト解シ或ハ記載ノ用途ヲ廢止シタル時ナリト說クト雖モ趣旨ニ於テ何等ノ經庭ナシ所謂最後ノ記載ハ必スシモ帳簿用紙ノ最終ノ頁ノ記載ト云フ意義ニ解スヘキニ非サレハナリ(學說、總覽商法總則四九四頁五二)

◉本條違反ノ制裁

一　商業帳簿ノ設備ニ關スル制裁(續二五條)

二　本條別項「帳簿及信書保存義務」ノ五

三　信書ニ付テハ制裁ナシ(學說、總覽商法總則四九五頁六五)

◉保存方法及利害關係人ノ閱覽　(續一〇一條)

第六章　商業使用人

◉商業使用人ノ要件

一　商業使用人ハ主人ノ營業活動ヲ補助スル者ナレトモ之ヲ以テ自己獨立ノ營業ト爲ス者ニ非ス單ニ主人ノ使用ニ一身ヲ投スル者ナリ故ニ當然自然人ニ限リ法人ハ商業使用人タルコトナシ(學說、總覽商法總則四九八頁二一)

二　主人ト雇傭關係ニ立ツモノナラサルヘカラス故ニ後見人ノ如キ國家ノ爲メ商行爲ヲ爲ス官吏ノ如キ又ハ代理商ノ如キハ何レモ商業使用人ニ非ス(學說、同上五〇四頁六六)

三　單ニ親族上ノ關係ニヨリ又ハ好意上勞務ニ服スル者例ヘハ子又ハ妻カ父母又ハ夫ノ營業ノ爲メニ勞務ニ服スルカ如キ或ハ友人カ交誼上勞務ニ服スル場合ノ如キハ商業使用人ニ非ス(學說、同上五〇四頁七三)

◉「支配人ニ選任セラレ得ヘキ者」ノ二(續二九條)

四　商業使用人カ一定ノ商人ノ爲メニ其營業ヲ補助スルノ點ニ於テハ代理商ト同一ナリト雖モ代理商ノ如ク獨立ノ商人トシテ之ヲ補助スルモノニ非スシテ從屬的關係ニ立ツノ點ニ於テ之レト相異ナルモノナリ(學說、總覽商法總則四九八頁二四)

五　茲ニ商業使用人ニ對立スル主人カ一定ナルコトヲ要スト謂フハ必ス主人カ一人ナルコトヲ要スト云フノ謂ニ非ス數人カ組合ヲ組織シテ一ノ營業ヲ爲シ而シテ其主人カ商業使用人ヲ置ク場合ノ如キハ則チ數人ノ主人アルモノニシテ而カモ一定セルモノナリ加之一人ノ主人ノ使用人タル者ハ其主人ノ許諾ヲ受ケテ更ニ他ノ商人ノ使用人タルコトヲ得ルハ明白ニシテ(三二條)是レ亦商業使用人ヨリ云フトキハ數人ノ主人アル場合ナリ(學說、同上同頁三三)

六　商人ノ商業上ノ使用人ノミヲ商業使用人ト稱ス故ニ商人ニ非ラサル者カ其事業ノ爲メニ他人ヲ使用スルモ商法上之ヲ商業使用人ト云フヘカラス(學說、同上同頁三六)

七　商業見習者カ商業使用人ナリヤ否ヤハ疑問ナルモ我カ民法ハ近世多數ノ法律ト同シク見習契約ヲ雇傭(民法六二六條)ト認ムルヲ以テ商業見習者ハ多クノ場合ニ於テ商業使用人ナリト云フテ可ナリ(學說、同上五〇〇頁四三)

八　商業上ノ勞務ニ服スル者ナルカ故ニ商人ニ雇傭セラルル者ナルモ家事ノ雜役ニ服スル婢僕ノ如キ學藝又ハ技術上ノ勞務ニ服スル顧問、技手、職工ノ如キハ商業使用人ニ非スト知ルヘシ(學說、同上五〇一頁四九)

九　通常金錢ノ出納商品ノ賣買通信又ハ簿記等ニ關スル勞務ハ商人的勞務ニシテ家事用ノ僕婢職工技師船員ノ類ハ商人的勞務ニ服セス隨テ商業使用人ニ非サル者ト解釋セラル又店舗ニ於テ勞務ニ服スル者モ總テ商業使用人ト云フコトヲ得ス例ヘハ給仕運搬夫ノ如シ蓋シ是等ハ商業技術ト何等ノ關係ナキモノナレハナリ(學說、同上五〇二頁五二)

一〇　法人ノ理事會社ノ業務ヲ執行スル社員取締役等ハ法人ノ機關トシテ法人自身ノ業務ヲ行フモノニシテ他人ノ營業ヲ補助スル者ニ非サルカ故ニ商業使用人ニ非サルナリ(學說、同上五〇四頁六八)

◉小商人又ハ民事會社ト商業使用人

一　小商人亦商業使用人ヲ用ユルコトヲ得ルヤ此點ニ關シ最モ問題トスヘキハ小商人ハ支配人ヲ選任スルコトヲ得ルヤ否ヤニ在リテ通說ハ消極ニ斷定シ余モ亦消極說ヲ採ル然レ共商業使用人ハ必スシモ支配人ニ限ラサルカ故ニ支配人以外ノ商業使用人ニ付テハ小商人亦之ヲ用ユルコトヲ得ト云ハサルヘカラス(學說、總覽商法總則四九九頁二八)

二　小商人ハ支配人ヲ選任シ得ルヤ(續二九條)

三　民事會社ニハ此議論ヲ應用スルヲ得ス既ニ屢述ヘタルカ如ク民事會社ハ商人ニ非サレトモ商人タル會社ニ關スル總テノ規定ヲ準用セラルルヲ以テ其事業上ノ使用人ハ法律上商事會社ノ商業使用人ト同一ノ待遇ヲ受クルモノトス(學說、同上同頁二九)

四　民事會社ト商業登記及商號等ノ規定(續四二條)

◉主人ト商業使用人トノ法律關係

一　主人ト商業使用人トノ間ノ關係ハ常ニ雇傭關係ナレトモ代理權ヲ有スル使用人ニ付テハ別ニ委任關係ヲ伴フモノナリ換言スレハ代理權ヲ有セサル使用人選任ノ行爲ハ單純ナル雇傭契約ニシテ

代理權ヲ有スル使用人選任ノ行爲ハ雇傭ト委任ノ併合セル覆雜契約ナリ(學說、總覽商法總則五〇五頁七九)

二　使用人ハ報酬ヲ得テ主人ノ營業ノ爲メニ勞務ニ服スルモノトス尤モ其報酬ハ時トシテ金錢タルコトアルヘク又時トシテ勞務タルコトアルヘシ即チ見習者ノ如キハ自己ノ勞務ニ代フルニ主人ノ勞務ヲ報酬トシテ受クルモノナリ此雇傭關係ノ外ニ尙ホ時トシテ他面ニ於テ委任關係ノ伴フ事尠カラス(學說、同上五〇六頁八二)

三　主人ト商業使用人トノ法律關係ハ常ニ純然タル雇傭關係ナリト云フハ純理トシテハ當ラサル場合アリト雖モ法律ハ寧ロ經濟的關係ノ事實ニ重キヲ置キ常ニ根本トシテ雇傭關係タル性質ヲ帶有スルモノト爲シ其ノ之ニ附帶シテ委任又ハ準委任ノ關係タル性質ヲ有スル場合ト雖モ雇傭關係ニ關スル民法上ノ原則ニ依リテ二者ノ關係ヲ律スルコトヲ妨ケサル趣旨ヲ明白ナラシメタルモノト解スルヲ正當ト信ス(學說、總覽商法總則五〇六頁八六)

四　商業使用人ハ商人ノ取引上ノ勞務ニ服スル雇人ナリ故ニ其主人トノ關係ニ付テハ雇傭ノ規定ヲ適用スヘキモノトス支配人ノ選任ハ雇傭ナリ支配人ハ主人ノ雇人ナリ其總括的代理權ハ委任ニ基クニ非スシテ雇傭契約ニヨリテ支配人タル資格ヲ得ルト同時ニ法ノ規定ニ因リ發生スルナリ(學說、同上五〇七頁八八、八九)

五　支配人ノ代理權ノ範圍ハ法律ニヨリテ確定セラレ主人カ隨意ニ之ヲ變更スルヲ得スト雖モ之カ爲メニ代理權ノ發生自體迄モ法律ニ基クモノト解ス可カラス支配人ノ代理權ハ商人タル主人ノ授與行爲ニ基クコト勿論ニシテ唯其範圍ノミカ法律ヲ以テ定メラレタルニ過キス(學說、同上五〇七頁九二)

◉類題、續三五條

第二十九條

商人ハ支配人ヲ選任シ其本店又ハ支店ニ於テ其商業ヲ營マシムルコトヲ得

◉支配人選任ノ性質

一　支配人ノ選任ハ法律上ノ性質ハ代理權ノ授與ヲ伴フ委任ナリ(學說、總覽商法總則五二三頁一〇四)

二　支配人ノ代理權ハ主人ノ授與行爲ニヨリテ發生スルモノナリ而シテ代理權授與ノ行爲ハ單獨行爲ニシテ又事實上單獨行爲トシテ獨立ニ爲ササルコトアルモ普通ノ場合ニハ委任又ハ雇傭契約ニ附隨シテ爲サルルモノトス(學說、同上五二九頁一〇)

三　支配人ノ選任ハ雇傭契約ノミナラス委任契約ヲモ包含ストスル點ハ正當ニ非ス我國法上ハ代理權ハ委任ニ依リテ授與セラルトスルモノト解スルノ外ナキカ故ニ商業主人ト支配人トノ間ニハ委任關係ノ成立スルコトヲ認メサルヲ得スト雖モ此外ニ雇傭關係ノ存在ヲモ認ムヘキ必要アルコトナシ(學說、同上五二三頁一〇五)

◉支配人ノ選任ハ商行爲ノ委任ナリヤ

一　一五頁「支配人ノ代理權ト選任者ノ死亡」參看

二　續三〇條「前主ノ選任セル支配人ノ代理權」參看

◉支配人ヲ選任シ得ヘキ者

一　我商法ハ獨逸商法ト異ナリ(獨逸商法四八條參照)商人自身又ハ法定代理人ニ依リ選任セラルヘキコトヲ規定セラルルカ故ニ一般ノ代理人ニ於テモ之ヲ選任スルコトヲ得(學說、總覽商法總則五一二頁二〇)

二　後見人ト支配人ノ選任權(一二頁)

◉支配人ノ選任ト親族會同意(續民法一三一六頁)

三　支配人ハ當然他ノ支配人ヲ選任スルコトヲ得ス別段ノ授權アルヲ要ス此事ハ商法三〇條二項カ特ニ支配人ハ番頭又ハ手代ヲ選任シ得ヘキコトヲ規定スル反面ヨリ解釋スルコトヲ得(學說、總覽商法總則五一五頁四四)

四　破產ノ場合ニハ管財人ニ之ヲ選任スルノ權限ナク唯商人自身カ別箇ノ財源ヲ以テ營業ヲ繼續スルトキニノミ之ヲ選任スルヲ得ヘシ(學說、同上同頁三〇)

五　會社ノ清算人ハ支配人ヲ選任スルコトヲ得ス支配人ノ選任ハ清算ノ爲メニ必要ナル行爲ニ非サルヲ以テ清算人ノ權限ニ屬セサレハナリ(學說、同上同頁三二)

六　會社ハ清算ノ目的ノ範圍內ニ於テ存續スルモノト看做サルルニ至リタリトスルモ必スシモ絕對的ニ營業的行爲ナキニ至ルモノニ非ス既ニ營業的行爲ナキニ非ストセハ支配人ノ選任ナシト斷スヘキ理由ナキハ當然トス(學說、同上五一四頁三七)

七　商行爲ヲ目的トセサル營利會社ハ商人ニ非ラスト雖モ是又支配人ヲ選任スルコトヲ得ヘシ(學說、同上五一五頁四六)

◉小商人ハ支配人ヲ選任シ得ルヤ

一　商業支配人ハ之ヲ登記セシムル趣意ナルヲ以テ全然登記ノ制度ヲ應用セサル小商人ハ支配人ヲ置クコトヲ得サルモノト解スヘシ(學說、總覽商法總則五一二頁二〇)

二　然レ共凡ソ登記ハ原則トシテ事實ノ登記ナリ支配人ノ選任ニ付テ之ヲ謂フモ支配人選任ト云フ法律上ノ事實先ツ存立シテ然ル後茲ニ登記アルナリ登記ニ因リテ支配人カ選任セラルルモノニハ非ス此關係ヨリシテ本問題ヲ觀察スルトキハ單ニ小商人ニハ登記ニ關スル規定ノ適用ナキカ故ニ支配人ヲ選任スルコトヲ得スト斷スルハ啻カ一足飛ノ議論タルノ譏ヲ免ルル能ハス(學說、同上同頁二三)

三　會社ハ假令小商人ノ範圍ヲ出テスト雖モ尙商業登記ニ關スル規定ヲ適用セラルルカ故從テ又支配人ヲモ選任シ得ルモノト云ハサルヘカラス(學說、同上五一三頁二七)

四　小商人又ハ民事會社ト商業使用人(商業使用人ノ章下)

五　本條別項「支配人ノ終任原因」ノ三

六　小商人ト商業登記商號及商業帳簿(續八條)

◉支配人ニ選任セラレ得ヘキ者

一　支配人ニ選任セラレ得ヘキ能力ハ一般ニ代理人トナリ得ヘキ能力ニ同シ故ニ能力者タルヲ要セス(民法一〇二條)然レトモ意思能力ヲ有スルヲ要ストス(學說、總覽商法總則五一五頁五一)

二　學者或ハ父ハ子ノ支配人ト爲ルコトヲ得ス妻ハ夫ノ支配人ト爲ルコトヲ得スト論スト雖モ家族ニ特有ノ財產ヲ認メタル以上ハ之等二人者ノ間ニ一定ノ法律關係ヲ發生スルコトアルヘカラスト論スヘキ理論上ノ根據アルヲ知ラス(學說、總覽商法總則五一六頁五九)

◉「商業使用人ノ要件」ノ三（續四九〇頁）

三　會社代表者ハ支配人ト爲リ得ルヤ（續六二條）

四　合資會社ノ有限責任社員株式會社ノ株主等若營業者又ハ會社ノ支配人タルニ妨ケナク合資會社ノ無限責任社員株式會社ノ取締役等既ニ一定ノ法定代理權ヲ有スル者ト雖モ亦支配人タルヲ妨クルノ理由ナシ會社ノ代表ヨリ除斥セラレタル無限責任社員ニ付テハ異論ナキニ非サルモ亦之ヲ妨ケサルモノト解スルヲ至當トス（學說、總覽商法總則五一六頁五五）

五　業務執行社員及株式會社ノ取締役ハ支配人ヨリモ一層强大ナル代理權ヲ有スルモノナルカ故ニ是等ノ者ヲ支配人ニ選任スルハ無意味ニシテ唯法律關係ヲ混亂セシムルノミナレハ法律上許ササルモノト解スヘキナリ（學說、同上同頁五六）

六　監査役ハ第一八四條ニ依リテ支配人ヲ兼ヌルコトヲ得ス（學說、同上同頁五八）

七　匿名組員（二九七條以下參照）カ營業者ノ支配人ト爲リ得ルニハ殆ト疑ヲ容レス（學說、同上同頁六〇）

八　法人ハ支配人タルコトヲ得サルモノト解スルヲ至當トス何トナレハ支配人ハ其一身ニ著眼シテ選任セラルルコトハ他ノ支配人ヲ復選スルコト能ハサルヨリスルモ明ナル所ニシテ隨テ自然的人格ヲ有スル者ニ限ルト解セサルヲ得サルヲ得サンハナリ（學說、同上五一七頁六四）

九　法人ヲ支配人ニ選任スルコトヲ得ストノ理由ハ非訟法一七三條一項一號ニ支配人ノ氏名住所トアルハ支配人ハ自然人ニ限ルノ主意ナリト解スルヲ得ヘシ又法人ノ意思能力ヲ否定ノルトキハ從テ又法人ノ支配人トナル能力ヲモ否定セサル可ラス（學說、同上同頁六五）

◉支配人選任ノ形式

一　支配人ノ選任ハ主人ト支配人タルヘキ者ノ契約ヲ以テスヘキモノトス（學說、總覽商法總則五一七頁六七）

二　會社ニ在テハ其手續ヲ嚴重ニシ合名會社ニ在テハ業務執行社員ヲ定メタルトキト雖モ總社員ノ過半數ノ決議（五七條）合資會社ニ在テハ無限責任社員ノ過半數ノ決議（一一〇條）株式會社ニ在テハ定款ニ別段ノ定ナキ限リ無限責任社員ノ過半數ノ決議（二四三條）ニ依ルコトヲ要ス但シ此等ノ條件ハ會社內部ノ事項ニ過キサルカ故ニ適法ナル代表權ヲ有スル社員ニ依リ第三者ニ對シテ爲サレタル選任ノ意思表示ハ右ノ條件ヲ備ヘサルトキニモ其效力ヲ生ス（學說、同上五一八頁七六）

三　組合ニアリテハ何人カ支配人ノ選任及ヒ解任ヲ決スヘキヤニ付キ明文ナケレトモ組合員ノ過半數ヲ以テ之ヲ決スヘキコト合資會社ノ場合ト同一ナリト解シテ可ナラン（學說、同上同頁七八）

四　主人カ支配人ノ名ヲ付シテ選任シタル者獨リ支配人ニシテ如何ニ廣況ナル權限ヲ付與スルモ支配人ノ名稱ヲ用ヒサルトキハ之ヲ支配人ト謂フ可ラス但シ必スシモ支配人ノ文字ヲ用ユルヲ要セス支配役ト稱スルモ可ナリ（學說、同上五二〇頁八七）

◉續五〇七頁「番頭手代ノ代理權限（一）」ノ二及三

五　權限ヲ有セスシテ而カモ支配人又ハ支配役ナル名稱ヲ用フル者モ亦支配人ト同一ノ權限アルモノト看做サル商施法一九條ニ曰ク商法施行前ヨリ支配人又ハ支配役ト稱スル者カ「第三〇條ニ定メタル權限ヲ有セサルトキハ主人ハ商法施行ノ日ヨリ三箇月內ニ其名稱ヲ改ムルコトヲ要ス主人カ前項ノ期間內ニ支配人又ハ支配役ナル名稱ヲ改メサリシトキハ其前者ハ第三〇條ニ定メタル權限ヲ有スルモノト看做ス」ト此規定ハ商法施行前ヨリ支配人又ハ支配役ナル名稱ヲ用フル場合ニ關スト雖モ既ニ商法施行前ヨリ是等ノ名稱ヲ用フル場合スラ尙且支配人ト同一ノ權限ヲ有スルモノト看做サルルモノナルカ故ニ商法施行後ニ於テ是等ノ名稱ヲ用フル者ハ尙然リト云ハサル可ラス（學說、同上五二一頁九五）

六　支配人ノ選任アリタルヤ否ヤハ主人ノ意思ニ因リテ決セサルヘカラス主人カ支配人ノ代理權ヲ委任スルノ意思ヲ有セサルトキハ縱令支配人又ハ支配役ノ名稱ヲ以テ使用人ヲ選任スト雖モ其使用人ハ法律上ノ支配人ト爲ルコトナシ唯斯ノ如キ場合ニハ善意ノ第三者ハ之ヲ支配人ナリト信スヘキ正當ノ理由ヲ有スルモノト謂ヒ得ヘキ結果主人ハ其者カ支配人ノ代理權ノ範圍內ニ於テ爲シタル行爲ニ付キ其責ニ任スヘキノミ（學說、總覽商法總則五二〇頁九一）

七　特種ノ行爲ニ付テノミ權限ヲ與ヘタル場合ニ在リテモ苟モ支配人トシテ選任シタルトキハ法律上其者ハ支配人タリ之ニ反シテ支配人ト同一ノ權限ヲ與ヘタル場合ニ在リテモ例ヘハ手代トシテ選任シタルトキハ法律上其者ハ支配人ニ非スト謂ハサルヘカラス（學說、同上同頁一〇七）

◉數商號數營業ト支配人ノ權限（續三〇條）

八　支配人ノ選任ハ亦明示タルコトヲ要セス默示タルコトヲ得假令支配人ナル名稱ヲ用ヰルヲ要ストスルモ此點ニ付テハ差異ナシ或ハ支配人ノ名ヲ以テスルヲ要ストセハ當然ニ默示タルコトヲ得ストスル說ナキニ非サルモ正當ニ非ス例ヘハ支配人ノ名義ニ於テ取引ヲ爲スヲ知リテ默認スル場合ノ如シ（學說、總覽商法總則五二二頁一〇〇）

◉支配人ノ選任ト親族會同意（續民法一三一六頁）

◉支配人ノ終任原因

一　支配人ハ主人ニ對シテ委任關係ニ立ツモノナルカ故ニ委任ノ終了ニ依リ終任トナリ（民法六五一條六五三條一一一條二項）又ハ代理權ノ消滅ニ依リテモ支配人トシテハ終任トナル（學說、總覽商法總則五二四頁一一三）

二　支配人終任ノ原因ニ付テ一言スヘキハ主人ト支配人トノ間ノ關係ハ雇傭ト委任トノ併合セル關係ナルヲ以テ其一ノ終了原因ハ即チ支配人終任ノ原因タリ故ニ委任ノ規定ニ因リ主人ハ何時ニテモ支配人ヲ解任スルコトヲ得ヘク支配人ハ何時ニテモ辭任スルコトヲ得ヘシ（學說、同上五二五頁一二二）

三　小商人ハ支配人ヲ使用スルコトヲ得スト解釋スヘキモノナルカ故ニ營業カ小商人ノ營業ノ範圍ニ屬スルモノトナリタルトキニモ支配人ハ終任ス（學說、同上同頁一二五）

四　支配人ノ代理權ハ主人ノ營業ニ關スルモノナルカ故ニ主人カ廢業シ其營業上ノ活動ヲ止ムルトキハ其代理權ハ當然消滅スヘシ

故ニ會社解散シ將來ニ於テ營業ヲ存續ス可ラサル狀態ニ到リタルトキハ支配人ハ其資格ヲ保有スルニ由ナシ（學說、同上五二五頁一一七）

五　商人ノ破產ハ必スシモ營業ノ終了トナルモノニ非スト雖モ一般ノ原則ニ依リ委任及ヒ代理ノ終了原因トナルカ故ニ（民法六五三條）支配人ノ終任トナルハ說明ヲ俟タサル所ナリ（學說、同上五二六頁一二八）

六　會社ノ解散ハ必スシモ營業ノ終了トナルモノニ非サルカ故ニ支配人ハ亦終任セストセサルヘカラサルヘシ（學說、同上五二七頁一四一）

七　前主ノ選任セル支配人ノ代理權（續二六八條）

第三十條

支配人ハ主人ニ代ハリテ營業ニ關スル一切ノ裁判上又ハ裁判外ノ行爲ヲ爲スノ權限ヲ有ス

支配人ハ番頭、手代其他ノ使用人ヲ選任又ハ解任スルコトヲ得

支配人ノ代理權ニ加ヘタル制限ハ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

◉前主ノ選任セル支配人ノ代理權（續二六八條）

◉支配人ノ代理權ト選任者ノ死亡（一五頁）

◉支配人ノ手形行爲ノ方式（續四三六條）

◉支配人ノ資格ヲ表示セサル契約（續二六六條）

◉會社ノ營業主任ノ權限（續三三條）

◉支店主任ノ代理權ノ範圍（續三三條）

◉出張所主任ノ權限ト大阪市ノ慣習（三頁）

◉支配人ノ終任原因（續二九條）

◉支配人ハ法律上代理人ニ非ス

支配人ノ代理權ハ法定ノ範圍ヲ有スルモノナリト雖モ代理權ノ範圍カ法定ナルヲ以テ直チニ之ヲ法定代理權ト謂フコトヲ得サルナリ支配人ノ代理權ハ主人カ選任ニ因リテ之ヲ授與スル所ナリ故ニ其選任ノ行爲ハ委任契約ヲ包含スルモノニシテ支配人ハ委任代理人タリ（學說、總覽商法總則五四四頁一二五）

◉支配人ノ權限

一　主人ノ營業ニ關スル行爲ヲ代理ス故ニ營業ト關係ナキ行爲例ヘハ社交上ノ行爲處分法上ノ行爲ハ支配人ノ權限ニ屬セス又一般的ニハ營業ニ關シテ生シ得ヘキ行爲ナルモ特ニ主人ノ營業ニ關スル行爲ニ非サレハ支配人ノ權限ニ屬セス此點ハ獨逸商法ト異ナル所ナリ（學說、總覽商法總則五三〇頁一七）

二　營業ニ關スル行爲ハ營業ノ目的タル行爲タルト附屬スル行爲タルト又有償タルト無償タルト裁判上ノ行爲タルト裁判外ノ行爲タルトヲ問ハス總テ之ヲ代理スルコトヲ得又必スシモ法律行爲ニ限ラス總テノ適法行爲ヲ代理スルコトヲ得（學說、同上同頁一八）

三　營業自體ヲ處分スル行爲例ヘハ營業ヲ讓渡シ又ハ廢止スルカ如キハ營業ノ範圍內ノ行爲ニ非サルカ故ニ支配人ノ權限ニ屬セサル所トス（學說、同上五四五頁一三四）

四　銀行カ競賣ニヨリ買得シタル不動產ニ關スル訴訟ハ營業ノ目的ノ範圍外ニ屬スヘキ行爲ナルヲ以テ特別授權アルニ非サレハ支配人ニ代表權ナシ（函館地四五年評論一卷商法一七一頁）

五　支配人ト營業外代理權（一三頁）

六　支配人ノ營業外手形行爲ノ效力（一四頁）

七　支配人ノ代理スヘキ行爲（一三頁）

八　支配人ノ行爲ハ行爲ノ客觀的性質ヨリ觀察シテ之カ範圍ヲ決スヘキモノニシテ各場合ノ具體的事情ニヨリテ定ムヘキモノニ非サルコトハ本條及ヒ第三一條ニ於テ法律カ支配人ノ權限ヲ一定シ且之カ登記ヲ爲シテ第三者ヲ保護スルノ趣旨ニ照シテ明瞭ナリトス（大阪區五年評論六卷商法六六頁法一二〇二號一二頁）

九　〔右ノ批評〕　例ヘハ支配人カ主人ノ營業發展ヲ劃スルカ爲メ取引先ヲ招待シ宴ヲ張ル（正格ニイヘハ宴ヲ張ル爲メニスル各種ノ行爲）カ如シサレハ吾人ハ所謂營業ニ關スル一切ノ行爲ヲ分チ營業自體ノ行爲ト營業ノ維持發展ニ資スル行爲トニ大別シ後者ヲ再分シテ一般的ニ定マルモノト特定的ニ決スヘキモノトナシ前者ニ付テハ本判決ノ如ク即チ客觀的標準ニ待チテ怨ラサルモ更ニ最後ノ種屬ヲ附加シ而シテ之カ標準ハ具體的ニ求メサルヲ得サルモノナリト解スル也（評論六卷商法六八頁）

一〇　凡ソ支配人ハ主人ニ代ハリテ營業ニ關スル一切ノ行爲ヲ爲スノ權限ヲ有スルモノナレハ手形行爲ノ如キモ亦營業ニ關シテ之ヲ爲スノ權限アルモノト解スヘキモノトス支配人カ主人ノ支配人タルコトヲ示シテ爲シタル手形ノ裏書ハ一應其權限ニ基キ爲シタル有效ノ裏書ト推定スヘキモノトス（東京控六年評論六卷商法二八六頁同旨東京地八年評論八卷商法六七三頁）

一一　副支配人ト代理權（一四頁〔支配人代理ト手形裏書ノ權限〕參看）

一二　支配人ノ金錢借入ト商行爲（續二六五條）

一三　支配人ト裁判上ノ權限（一四頁）

一四　支配人ト訴訟委任ヲ爲ス權限（右ノ內ニアリ）

一五　支配人ト復代理人ノ選任權（一四頁）

一六　訴訟行爲ノ權限アル雇人ト本條（民訴四八頁）

一七　後見人ノ選任シタル支配人ノ權限（一三頁）

一八　取締役ノ職務ト刑事ノ告訴（民法一四頁）

◉後見人ト支配人ノ選任權（一二頁）

◉銀行支配人ノ普通保證ノ效力

株式會社某銀行定款第一條ニハ當銀行ハ證券割引爲替事業並ニ諸預金及貸付等銀行ノ事業ヲ經營スルヲ以テ目的トス其第二三條ニハ當銀行ノ營業ハ諸貸付諸預金及手形割引公金取扱他銀行會社代理事務並ニ有價證券ノ賣買ヲ爲スト規定スルヲ以テ支配人ノ代理權ハ銀行營業ニ屬スル行爲ニ限ラレ其以外ニ及フヘキモノニアラス從テ所謂手形保證ニ非ス又手形上ニ爲サルル支拂保證ニアラサル普通保證ハ之ヲ銀行營業ニ屬スル行爲ト認ム可ラサルカ故ニ該支配人ノ右ノ保證契約ハ其銀行ニ對シ效力ヲ生セサルモノトス（東京控九年評論九卷商法九三頁）

◉銀行支配人ト與信行爲ノ實例

銀行カ其華客ノ爲メニ信用ヲ與フル行爲カ銀行取引トシテ行ハルルコトハ一般ニ之ヲ認メ得ルモ斯ル與信行爲ハ其華客トノ間ニ於

ケル貸越其他ノ與信契約ニ基キ其華客ノ振出ニ係ル手形小切手等ノ引受裏書又ハ保證等ノ記載ヲ爲シテ行ハルルモノヲ謂ヒ其之ニ依ラスシテ行ハルル普通ノ保證ニ在リテハ其主タル債務カ手形ヨリ生シタル場合ト雖モ之ヲ銀行取引ニ屬スル與信行爲ト爲スコト能ハサルモノトス（東京控九年評論九卷商法九三頁）

◉北濱銀行ト支配人及ヒ支店長ノ權限

北濱銀行ノ支配人ハ頭取又ハ常務取締役ノ指揮監督ノ下ニ之ヲ補助シテ銀行ノ營業全般ノ事務殊ニ常務ヲ處理スル職責ヲ有シ同支店長モ亦本店ノ指揮ヲ受ケテ專ラ支店ノ營業上全般ノ事務ヲ處理スル職責ヲ有シ孰レモ銀行ノ商業使用人所謂支配人又ハ番頭手代トシテ委任セラレタル本支店ノ營業ヲ營ムト共ニ支配人ハ銀行ノ代理人トシテ銀行ニ代リ其營業ニ關スル一切ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有スルモノトス而シテ銀行ノ營業上ニ於ケル支配人又ハ支店長ノ職務ニ關スル行動ハ銀行ノ營業自體ニ外ナラスシテ結局銀行ノ行動ナリト謂フヲ妨ケス（大阪地六年法一二三五號二三頁）

◉營業代理權ト抵當權ノ設定

一　取引上ノ通念ニ依ルモ多數ノ不動產ニ抵當權ヲ設定シ之ヲ擔保トシテ巨額ノ債務ヲ負擔スルカ如キハ特別ナル委任ヲ必要トシ通常ノ營業ニ關スル包括的代理權ノ權限內ニ屬セサルモノト認定スルヲ妥當トス（東京地六年法一三六二號一九頁）

二　甲カ乙ノ營業ニ關シ或程度ノ包括的代理權ヲ有スルトキト雖モ巨額ノ債務ヲ負擔シ基本財產トモ謂フヘキ不動產ニ對シ抵當權ヲ設定スルカ如キハ營業ニ直接ノ關係ナク一般ノ營業行爲委任ノ本旨ニ反スルモノト認ムヘキモノトス（同上）

◉數商號數營業ト支配人ノ權限

一　同一商號ノ下ニ一箇ノ營業ヲ營ム場合ニ於テモ營業所ヲ異ニスルトキハ支配人ノ代理權ハ各營業所ノ營業ヲ限度トシ他ノ營業ニ及ハス此點ハ第二九條ノ文字ヨリモ解釋シ得ルノミナラス非訟法一七三條二號ヨリモ認ムルコトヲ得（學說、總覽商法總則五三三頁四四）

二　一箇ノ商號ノ下ニ於テハ必スシモ一箇ノ商業カ行ハルルニ限ラス數箇ノ商業ヲ營ムコトヲ妨ケサルカ故ニ支配人ノ代理權モ前ノ場合ニ於テハ一箇ノ商號ノ下ニ於ケル一箇商業ヲ代理シ後ノ場合ニ於テハ一箇商號ノ下ニ於ケル數箇ノ商業ヲ代理スルコトトナルナリ此點ハ商法ニハ明文ノ徵スヘキモノナシト雖モ非訟法一七三條二號カ數箇ノ商號ヲ以テ數種ノ商業ヲ營ム場合ニハ支配人カ代理スヘキ商業及ヒ其用ユヘキ商號ヲ登記スヘキコトヲ命スルカ故ニ商號ヲ異ニスル每ニ之ヲ代理スル各別ノ支配人アルコトヲ認メタルモノト解セサルヲ得サルナリ（學說、同上五三二頁三九）

三　數箇ノ商業ヲ以テ數種ノ營業ヲ爲ス場合ニハ其營業所カ同一ナルトモ尙支配人ノ代理權ヲ其中ノ一種ノ營業ニ制限スルコトヲ得ルヤ獨逸商法五〇條三項ハ支配人ノ代理權ノ制限ヲ多數ノ營業所ノ一ニ制限スルコトハ各營業所ニツキ異ナリタル商號ヲ有スルトキニ限リ第三者ニ對シテ有效ナル旨ヲ規定セリ蓋シ同一營業所ニ於テ爲ササル營業ニツキテ支配人ノ權限ヲ有スルモノトスレハ第三者ハ容易ニ誤解ニ陷ルノ恐アレハナリ立法論トシテハ營業所ヲ異ニスル場合ニ限ルモノトスルヲ可トス（學說、總覽商法總則五三二頁三七）

四　選任シタル支配人ヲ本店ノ支配人トスルカ支店ノ支配人トスルカ主人ノ明示ナキトキハ本支店雙方ニ於ケル取引ニ付キ權限アル支配人トシテ選任セラレタルモノト解セサルヘカラス（學說、同上五三三頁四八）

◉番頭手代ノ選任ト民法第百四條

一　此規定ハ通常復代理人ノ選任ニ關スル民法一〇四條ノ例外規定トシテ說明セラルレトモ番頭手代等ハ支配人ニ對スル復代理人ト謂フヘキモノニ非サルヲ以テ余ハ此規定ハ當然ノ規定ニシテ其反面ニ於テ支配人カ他ノ支配人ヲ選任又ハ解任スルコトヲ得サル旨ヲ默示スルモノニ過キスト解スル者ナリ（學說、總覽商法總則五三七頁七〇）

二　番頭手代ノ選任ハ支配人ニ於テ單ニ主人ヲ代理シテ選任行爲ヲナスニ止マリ自己ノ代用者トシテ番頭手代ヲ選任スルニ非ス故ニ支配人ト番頭手代トノ間ニ何等ノ法律關係ヲ作ラス（民法一〇五條參照）此點ニ於テハ民法復代理ト異ナルカ如シ（學說、同上同頁七一）

◉支配人ノ權限ト民法第百八條

支配人モ亦主人ノ代理人ナルカ故從テ代理人ニ關スル規定ハ支配人タル性質ト矛盾セサル範圍ニ於テ適用セラルヘシ故ニ支配人ハ支配人トシテ主人ノ爲メニ自己ト法律行爲ヲ爲スコトヲ得ス（學說、總覽商法總則五三八頁七五）

◉支配人ノ代理權ノ制限ト擴張

一　支配人ノ代理權ニ加ヘタル制限トハ或ハ營業上ノ特定事項ニ限リ代理權アルモノト定ムルカ或ハ其代理權ニ條件ヲ附スルカ或ハ期限ヲ附スルカ如キヲ謂フ（學說、總覽商法總則五三九頁八六）

二　支配人ノ代理權ノ制限トハ之ニ關スル一切ノ制限例ヘハ取引ノ種類、場所、時期等ニ關スル一切ノ制限ヲ含ミ又人ニ關スル制限例ヘハ特定ノ第三者又ハ自己ノ同意ヲ得ヘシトスルカ如キヲモ含ム（學說、同上同頁八八）

三　支配人ノ代理權ノ制限ト代理權ノ本來ノ範圍トハ之ヲ區別スルコトヲ要ス例ヘハ支配人ノ代理權ヲ特定ノ商業特定ノ營業所ノ營業ニ限ルハ其代理權ノ制限ニ非ス法律ノ規定上當然其代理權ニ屬セサル行爲ノ禁止例ヘハ他ノ支配人ヲ選任シ自己取引ヲ禁止スルカ如キモ亦然リ（學說、同上五四一頁九七）

四　商人カ選任シタル支配人ニ付テハ其代理權ニ制限ヲ加フルモ一百圓未滿ハ單獨ニテ取引スルコトヲ得ルモ夫レ以上ハ主人ノ承諾ヲ要ストスルモ）之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス（東京控四三年法六七〇號一四頁）

五　支配人ニ手形振出ヲ制限スルカ如キハ手形行爲ノ一般的性質ヲ無視シ法定範圍ヲ有スル支配人ノ代理權ヲ制限スルニ歸シ前記法律（商法三〇條三一條）ノ趣旨ニ反スルモノナルカ故ニ第三者タル原告カ此點ニ付キ惡意ナリシコトノ證左ナキ限リ手形上ノ請求ヲ爲ス者ニ對抗スルコトヲ得ス（大阪區五年評論六卷商法六六頁法一二〇二號二二頁）

六　支配人ノ代理權ハ亦之ヲ擴張スルコトヲ得ス支配人ノ代理權ニ屬セサル行爲例ヘハ自己取引ヲ許シ他ノ支配人ヲ選任スルカ如キ行爲ニ付キ特ニ代理權ヲ與フルハ固ヨリ主人タル商人ノ自由トスル所ナリト雖モ此場合ニモ支配人ノ代理權ナルモノカ擴張セラレタルニ非ス（學說、總覽商法總則五三八頁七七）

◉代理權ノ制限ト登記

支配人ノ代理權ノ制限ハ登記事項ニ非サルカ故ニ之ヲ登記スルヲ得サルノミナラス誤テ登記スルモ登記ノ效力ヲ生セス（學說、總覽商法總則五四三頁一一六）

◉登記ナキ支配人ノ手形行爲ノ效力

◉第二〇一頁「支配人ノ手形行爲ノ效力」ノ二參看

◉會社支配人ノ事業執行ニ因ル損害

一　商事會社甲銀行カ乙會社ノ株金拂込取扱銀行ト爲リ株金拂込事務取扱ニ際シ其被用者タル同銀行支店ノ支配人カ乙會社ノ株式引受人ヨリ爲ス株金拂込ニ付キ其拂込濟證ヲ作成シ之ヲ乙會社發起人ニ交付スル行爲ハ乙會社ノ爲メニ其株金拂込事務ヲ取扱フモノナレハ之ヲ甲銀行ノ事業ノ執行行爲ナリト爲ササルヘカラス（大審七年民一三二三頁）

二　如上支配人カ株式引受人ト協議ノ上何等株金ノ拂込ナキニ拘ハラス拂込アリタルカ如ク假構シ虛僞ノ事實ヲ記載シタル株金拂込濟證ヲ作成シテ之ヲ乙會社發起人ニ交付シタルモノトスルモ之カ爲メ右支配人ノ行爲カ甲ノ事業ノ執行行爲タルヲ妨クルモノニ非ス（同上）

三　支配人ノ株券僞造行爲ト銀行ノ責任（次項）

四　株券ノ僞造行使ト會社ノ責任（續一四七條）

五　法人ノ賠償責任ト七一五條トノ關係（續民法七四五頁）

◉株金拂込濟證ノ僞造ト賠償責任（續民法一二四九ノ一二八頁）

◉支配人ノ株券僞造行爲ト銀行ノ責任

銀行支配人ノ株券僞造行爲ハ同支配人ニ於テ銀行印頭取印等ヲ保管シ正當ニ之ニ使用シ得ル權限アリ且ツ同印ヲ使用シテ之ヲ爲シタルモノトスルモ銀行ノ事業ノ執行又ハ之ト關聯シタル行爲ト爲シ難ク銀行ノ命令又ハ委任シタル事業執行ノ範圍外ニ存スルヲ以テ支配人ニ於テ爲メニ銀行ニ損害ヲ加フル所アルモ銀行之ヲ關知スル限ニ在ラス（東京地六年法一二二八號二三頁）

◉株券ノ僞造行使ト會社ノ責任（續一四七條）

◉支配人ノ權限濫用ニ因ル手形行爲

一　凡ソ商事會社ノ支配人カ其權限內ニ於テ會社ノ爲メニスルコトヲ表示シテ記名捺印ノ上手形保證ヲ爲シタルトキハ會社ニ對シ直ニ其效力ヲ生シ支配人ノ眞意カ果シテ會社ノ利益ヲ計ルニ在リシカ將タ其地位ヲ濫用シ不正ニ自己ノ利益ヲ圖ラントスルニ在リシヤニヨリ其效力ヲ異ニセサルコト論ヲ俟タサル所ナルカ故ニ支配人カ其資格ヲ冒用シ自己ノ利益ノ爲メニ手形保證ヲ爲シタル場合ヲ以テ手形保證ノ僞造ト稱スルコトヲ得ス（東京控七年評論七卷商法四三七頁法一四五三號一七頁）

二　取締役ノ權限濫用ニ因ル手形行爲（續一七〇條）

三　會社員ノ手形行爲ノ不適法ト其責任（續民法七四七頁同上一二四九ノ一二七頁）

四　銀行代表者ノ手形行爲ト其眞意（一三三三頁）

五　代理ノ要件ト代理人ノ眞意（民法三九頁）

六　續民法七四五頁「法人ト不法行爲ノ責任」ノ三

◉支配人ノ權限濫用ニ因ル保證契約

上叙銀行支配人ノ普通保證カ其銀行ノ營業ノ範圍內ノ行爲ニ非ス又其營業ニ關シ爲シタル行爲ニ非スシテ自己ノ利益ノ爲メニ其支配人名義ヲ濫用シテ爲シタルモノナルトキハ民法第一一〇條ヲ適用スル餘地ナキモノトス（東京控九年評論九卷商法九四頁）

◉商業使用人ノ背任行爲ト損害賠償（一五頁）

◉會社ノ支配人ニ一定ノ使用印ナシ

商事會社ノ支配人ハ一定ノ印影ヲ押捺スヘキ旨ノ法令ナキヲ以テ如何ナル印影ヲ押捺使用スルモ其自由トスル所ナレハ從來支配人トシテ使用シ來リシ以外ノ印影ヲ本件手形保證部分ニ押捺シタリトスルモ之ヲ目シテ僞造ノ印影ナリト認メ難キハ勿論ナリトス（東京控七年法一四五三號一七頁評論七卷商法四三七頁）

◉銀行支配人ト其銀行トノ取引

株式會社タル銀行ノ支配人カ自己ノ爲メ其銀行ト取引ヲ爲ス場合ハ其銀行ヲ代表スル取締役ヲ相手ト爲ササルヘカラス此ノ場合ハ監査役ノ承認ヲ得ルヲ要セス（法曹會決議六年二七卷五號四三頁）

◉支配人ノ不法行爲ト會社ノ責任

一　續民法七四五頁「理事其他ノ代理人ノ範圍」

二　續民法七四五頁「法人ノ賠償責任ト七一五條トノ關係」

第三十條ノ二

商人ノ數人ノ支配人カ共同シテ代理權ヲ行フヘキ旨ヲ定ムルコトヲ得

前項ノ場合ニ於テ支配人ノ一人ニ對シテ爲シタル意思表示ハ主人ニ對シテ其效力ヲ生ス

◉共同支配ト代理權ノ制限

一　此場合ニ於テハ支配人ノ代理權ニ客觀的ノ制限ヲ付シタルモノトハ見ルコトヲ得ス寧ロ一個ノ完全ナル代理權カ數人ニ共同ニ授與セラレタルモノト見ルヘキモノナリトスルカ通說ナリ（學說、總覽商法總則五四八頁一五）

二　共同シテ代理權ヲ行ヒ又ハ多數決ニ依リテ代理權ヲ行フヘキコトヲ定メタルトキハ純理ニ於テハ之ヲ以テ代理權ヲ制限シタルモノト謂ハサルヘカラス（學說、總覽商法總則五四九頁一九）

三　數人共同シテ代理スヘシトスルカ如キハ代理權ノ制限トナルカ故ニ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルモノト言ハサルヘカラス商法ハ此短所ヲ救ハンカ爲ニ特ニ共同支配ノ制度ヲ認メテ主人ノ利益ヲモ調節セントセルモノナリ（學說、同上五四八頁一三）

◉共同支配人ノ共同行爲ノ方法

一　共同支配ノ方法ハ種種ナルコトヲ得例ハ三人ノ支配人ヲ選任シテ三人共同ニテ代理スヘシトシ或ハ甲乙、乙丙及ヒ丙丁ノ二人宛ニテ代理スヘシトシ或ハ甲單獨ニテ乙丙ハ共同シテ代理スヘシ等トスルカ如シ（學說、總覽商法總則五五〇頁二八）

二　支配人ノ署名タルニハ各支配人皆署名スルコトヲ要シ相手方

ニ對スル行爲タルニハ各員共同シテ意思表示ヲ爲スヲ要スルカ如シ但共同行爲タルニハ各員カ同時ニ之ヲ爲スヲ要セス時ヲ異ニスルモ可ナリ又皆明示タルヲ要セス一人カ明示ニシテ他ハ默示ニテ爲スコトヲ得例ヘハ一人カ爲シタル行爲ヲ相手方ニ對シテ默認スルカ如シ(學說、同上同頁二九)

三　共同支配人ハ其一人ニ個個ノ行爲又ハ一定ノ行爲ヲ爲サシムルコトヲ得ヘシ此場合ニハ授權セラレタル支配人ハ支配人トシテ行爲ヲ爲スニ非スシテ普通ノ代理人トシテ行爲ヲ爲スモノナリ(學說、同上五五一頁三二)

四　共同支配人カ營業ニ關スル或行爲又ハ特定ノ事項ヲ其中ノ一人ニ委任シテ之ヲ代理セシムルコトヲ得ルヤニ付テハ獨逸ノ通說ハ之ヲ妨ケストスルモ我商法ノ解釋トシテハ之ヲ許サストセサルヲ得ス何トナレハ此場合ハ受任者タル一人ハ同時ニ委任者ノ一人トシテ自己ニ委任スルモノナルカ故ニ自己行爲ノ禁止ニ反スルノミナラス(民法一〇八條)共同支配人カ其權限ニ屬スル特定ノ事項ニ付キ更ニ代理人ヲ選任スルハ復任ノ禁止ニモ反シ(民法一〇四條)支配人ノ權利ニ屬セサル事項ナレハナリ(學說、同上同頁三三)

◉共同支配ト民法第百一條トノ關係

一　代理人ノ意思ノ欠缺其他或事情ノ知不知カ法律行爲ニ影響ヲ及ホスヘキ場合ニモ其一人ノ知不知ニ依テ同一ノ效果ヲ生スヘキモノト解セサルヘカラス(學說、總覽商法總則五五三頁四七)

二　一定ノ事實ノ知不知カ法律上ノ效果ヲ有スル場合即チ一定ノ事實ヲ知ルコトニ由リテ法律上惡意トシテ取扱ハルル場合ニハ共同支配人ノ全員カ之ヲ知ルコトヲ必要トセス共同支配人ノ一人カ知リタル場合ニ於テモ亦主人ニ對シテ惡意トシテノ法律上ノ效果ヲ生スルモノナリ(學說、同上同頁四八)

◉共同支配人ノ制限違背行爲ノ效力

一　共同ヲ缺キテ爲シタル代理行爲ニ付テモ苟モ登記ノ後ニ在リテハ主人ハ第三者ニ對シテ其行爲ノ效力ヲ否認スルコトヲ得(學說、總覽商法總則五五一頁三五)

二　共同支配人ノ一人カ共同スルコトナクシテ單獨ニ第三者ト契約ヲ爲シタルトキハ民法一一三條ノ規定ニ依リテ決スヘキ場合ニシテ主人カ之ヲ追認スルニ非サレハ主人ニ對シテ何等ノ效力ヲ生セス(學說、同上同頁三六)

◉共同支配人ノ制限違背行爲ノ追認

支配人カ共同シテ之レヲ追認スルコトヲ得ルヤ否ヤニ至リテハ多少ノ疑問アリ而シテ學者ノ多クハ追認ノ權能ハ本人トシテ表示セラレタル者即チ主人ノミカ之ヲ有スルモノニシテ支配人ハ此ノ如キ追認ヲ爲スコトヲ得スト論ス然レ共余ハ之ヲ採ラス民法ハ固ヨリ「本人」ノ文字ヲ用ユト雖モ此文字ニ拘泥スルハ偏狹ノ見解ナリ共同支配人ハ共同スル以上ハ主人ニ代リテ一切ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有ス追認モ亦主人ニ對シテ營業上ノ效力ヲ及ホスコトヲ目的トスル行爲ナリ若シ論者ノ說ノ如ク民法「本人」ノ文字ヲ嚴格ニ解スヘシトセハ例ハ未成年者ニ代リテ營業ヲ爲ス法定代理人又ハ共同代表ヲ爲スヘキ株式會社取締役ノ如キニ付テハ竟ニ本人ナルモノ之ナキニ至ラン余ハ此「本人」ノ文字ニ拘泥スルノ不可ナルヲ信シテ疑ハス(學說、總覽商法總則五五一頁三七)

第三十一條

支配人ノ選任及ヒ其代理權ノ消滅ハ之ヲ置キタル本店又ハ支店ノ所在地ニ於テ主人之ヲ登記スルコトヲ要ス前條第一項ニ定メタル事項及ヒ其變更並ニ消滅亦同シ

◉支配人ニ關スル登記ノ懈怠

一　登記セサル支配人ハ善意ノ第三者ニ對抗スルヲ得サルニ止マリ絕對ニ無效ニアラサルナリ(大阪控四一年法四八二號六頁)

二　銀行支配人カ事實上解任セラレタリトスルモ手形ノ裏書ヲ爲セル當時ハ尙支配人トシテ登記シアリタル場合ニ於テハ假令支配人ノ僭濫ニ出テタル裏書ナリトスルモ善意ノ第三者ニ對シ銀行ハ裏書ニ對スル手形ノ責任ヲ負擔スヘキモノトス(大阪地三六年法四〇四號九頁)

三　支配人選任登記ノ懈怠ト第三者ノ權利(六頁)

第三十二條

支配人ハ主人ノ許諾アルニ非サレハ自己又ハ第三者ノ爲メニ商行爲ヲ爲シ又ハ會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ得ス

支配人カ前項ノ規定ニ反シテ自己ノ爲メニ商行爲ヲ爲シタルトキハ主人ハ之ヲ以テ自己ノ爲メニ爲シタルモノト看做スコトヲ得

前項ニ定メタル權利ハ主人カ其行爲ヲ知リタル時ヨリ二週間之ヲ行ハサルトキハ消滅ス行爲ノ時ヨリ一年ヲ經過シタルトキ亦同シ

◉本條第一項ノ承諾ト事後ノ承諾(續六〇條)

◉事實上ノ營業廢止ト競業禁止(續六一條)

◉代理商ノ該業禁止ト其制裁(續三八條)

◉支配人ノ行爲禁止ト主人ノ介入權

一　主人ノ營業ノ部類ニ屬スル商行爲ヲ爲スコトヲ得サルニ止マラス總テノ商行爲ヲ爲スコトヲ得ス又總テノ會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ得サルモノトス(學說、總覽商法總則五六一頁四一)

二　其商行爲ハ支配人又ハ第三者ノ爲メニ商行爲タルヲ要シ相手方一方ノ爲メノ商行爲ハ之ヲ爲シ又ハ代理スルハ之ヲ妨ケサルヘシ(學說　同上五六一頁三四)

三　支配人カ會社ノ無限責任社員トナリタルトキニ於テハ持分ノ讓渡ハ總社員ノ同意アルコトヲ要スルカ故ニ(五九條一〇五條二三六條)介入權ヲ行使スルモ必スシモ其目的ヲ達スルコト能ハサル結果ヲ生ス(學說、同上五六六頁八四)

四　第三者ノ爲ニ商行爲ヲ爲シタル場合ニハ主人ハ介入權ヲ行使スルヲ得サルコトトナル介入權ハ第三者ニ對シテ效力ヲ有スルモノニ非サレハナリ故ニ此場合ハ主人ニ於テハ損害賠償ヲ求ムルノ外途ナキモノトス(學說、同上五六二頁四六)

五　支配人カ此義務ニ違背シタルトキハ主人ハ之ヲ解任スルヲ得ルハ勿論之ニ因リ生シタル損害ヲ賠償セシムルヲ得ヘキモ其行爲ヲ以テ法律上當然無效ナリト爲スヲ得ス(學說、總覽商法總則五五八頁一四)

六　支配人ノ此義務ハ支配人カ事實上支配人トシテ主人ノ營業ニ從事スル間之ヲ負フモノニシテ代理權ノ繼續スル期間ニ非ス(學說、同上五六八頁九五)

◉介入權ノ性質及移轉性

一　介入權ハ主人ナシテ支配人ノ爲シタル商行爲ヲ自己ノ爲メニ爲シタルモノト看做シ得ル權利ナルカ故ニ權利者タル主ハ單獨ノ行爲ニ依リ直チニ之ヲ實行シテ期待セル效果ヲ收メ得ヘク特定ノ義務者ニ對シ請求スルノ權利ニアラス從テ所謂形成權又ハ能權ノ分類ニ屬スヘキモノトス（學說、評論三卷商法四〇五頁）

二　介入權ハ損害賠償請求權ノ從トシテ存スヘキモノナルヲ以テ讓渡禁止ノ特約ナキ限リハ其基本タル損害賠償請求權ト共ニ相續又ハ讓渡ノ目的タルコトヲ得ルモノトス（學說、評論三卷商法四〇六頁）

◉介入權ノ行使ト損害賠償請求ノ許否

一　主人ハ其商行爲カ自己ノ爲メニ利益ナルトキハ之ヲ以テ自己ノ爲メニ爲シタルモノト看做スヲ得ヘク又不利益ナルトキハ自己ノ爲メニ爲シタルモノト看做サスシテ其結果ヲ支配人ニ歸セシメ單ニ損害ノ賠償ヲ支配人ニ請求スルヲ得ヘシ即チ主人ハ二中擇一ノ權ヲ有ス兩者併セ行フハ法ノ許ササル所ナリ（學說、總覽商法總則五六六頁八七）

二　支配人カ主人ノ許諾ヲ得スシテ自己ノ爲メニ商行爲ヲ爲シタリトセンカ之カ爲メ主人ニ損害賠償權ト介入權トノ二種ノ權利發生スヘキモ主人ハ此二種ノ權利ヲ併セ行使スルコトヲ得スシテ其一ニ付キ之ヲ選擇行使シ得ルニ過キサル債權者ノ任意債務ト解スヘキモノトス（學說、評論三卷商法四〇五頁）

三　此點ニ付テハ多少ノ疑義ナキニ非サルモ二〇條一項五五條一三〇條三項一三七條一五三條五項ノ吾商法ノ文例ニ稽ヘンカ吾商法上義務違反ニ對スル特別ノ救濟方法ヲ認メタル場合ハ特別ノ明文ナキ限リ損害賠償ノ請求ヲ併セ爲シ得サルヘキ法意ナリト解スルヲ妥當ト爲スヘキカ故ニ一旦主人カ介入權ヲ行使シタル以上損害賠償ノ請求ヲ併セ爲スニ妨ケナキ旨ノ明文ヲ缺ク本問ノ場合ニ於テハ之カ爲メ損害ノ充分ノ塡補アリタルト否トニ拘ラス最早主人ハ支配人ニ對シ損害賠償ノ請求ヲ爲シ得サルモノト解セサルヘカラス（學說、評論三卷商法四〇八頁）

四　主人カ介入權ヲ行爲シタルトキハ從テ損害カ避止サレタルモノニシテ最早損害請求權ヲ有セス又損害賠償請求權ヲ行使シタルトキハ最早避止スヘキ損害ナキカ故介入權ヲ行使スルヲ得サルモノト解スヘキナリ之ニ反シテ介入權カ損害ノ避止以外ニ尙他ノ理由ヲ有スルモノトスレハ介入權ノ行使ト損害賠償トハ重複スルモノニアラス從テ此二者ヲ併セテ主張スルヲ得ルモノト云ハサルヘカラス（學說、總覽商法總則五六八頁九三）

五　介入權ヲ行使スルモ損害殘存スルトキハ其賠償ヲ請求シ得ルモノト考フ其論據トスル所概ネ左ノ如シ

（1）凡ソ法カ一定ノ義務ヲ賦課シタル場合ニ於テ之ニ對シ違反シ損害ヲ生セシメタルトキ損害賠償ノ請求ヲ爲シ得ルハ一般原則ヨリ生スル當然ノ事理ナリ故ニ特ニ此請求權ヲ行使シ得スト爲サンカ爲ニハ特別ノ規定ヲ設クル必要アルヘシ然ルニ我現行商法第三十二條第二項ヨリシテハ此請求權ヲ排除スヘキ何等ノ語氣ヲモ發見スルコトヲ得ス獨逸新商法カ「之ニ代ルト明定シタルニ數シテモ斯ノ如ク主張スルハ蓋シ過言ニ非サルヘシ獨舊商法カ損害賠償ノ請求ヲ爲シ得ルコトヲ第一項ニ規定シタルハ第二項ニ介入權ヲ有スルコトニ依リテ之ヲ失フヤノ疑問生スルヲ慮リテノ結果ニ外ナラサルナリ

（2）介入權ノ制度ハ損害賠償ニ代ユルノ精神ニ出ツルモ之ヲ以テ事足ルト爲セルモノニ非ス是レ損害ノ發生及其額ヲ證明スルコト困難ノ勞ヲ省ク爲法カ損害賠償請求者ニ與ヘタル便宜方法ノミ而シテ多クノ場合ニ於テハ之ニ依リテ損害ノ消滅ニ歸スヘシト雖モ尙然ラサル場合アリ例ヘハ初メヨリ主人ノ名ニ於テ爲シタリシナランニハ一層有利ナル條件ヲ以テ取引ヲ爲シ得タルナルヘシト云フ事情存在スル如キ場合ニ於テハ介入權ノ行使以外ニ取得スヘカリシ利益ヲ請求シ得ルモノトスルヲ正當ト信ス法カ別ニ損害賠償ヲ請求シ得ル意味ノ語ヲ全然使用セサリシハ一面當然ノ事理ト認メタルモノト言フヲ得ヘク又介入權ノ行使ニ依リテ主人ノ損害消滅ニ歸スル大多數ノ場合ヲ豫想シタル爲メトモ見ルヲ得ヘシ

（3）論者ハ介入權カ損害賠償ニ代ル制度トシテ認メラレタルコトヲ反對說ノ理由トス然レトモ大多數ノ場合ニ於テ之ニ代ル實際上ノ作用ヲ爲スノミ法律上ニ於テハ兩者ハ別箇ノ全然牽連ナキ制度タリ故ニ實際損害ヲ生セサル場合ニ於テモ或ハ介入權ヲ行使スルコトカ主人ノ損失ニ歸スルカ如キ場合ニ於テモ之ヲ行使シ得サルヘカラス（片山學士前揭）若シ論者ノ如ク主張センカ主人ハ介入權ノ行使ニ先チ先ツ損害ノ發生ヲ證明スルコトヲ要シ介入權ノ制度ノ精神ヲ沒却スルニ至ルヘシ

（4）反對說ハ法カ損害賠償ノ請求ヲ併セテ認ムル場合ハ明文ヲ以テ損害賠償ノ請求ヲ妨ケサル旨ヲ規定スト主張スルモ之ニ對シテハ（2）ノ末尾ニ於テ述ヘタル所ヲ以テ答フルヲ得ルノミナラス其例示スル前揭商法第二十條第一項以下數條ノ規定ヲ審案スルトキハ第三十二條ノ場合ト多少其趣ヲ異ニスルヲ見ル此等ノ場合ニ於テハ多クハ第一項ニ債務者ニ對シ其義務履行ヲ要求スル規定存在ス而シテ此義務履行ヲ請求スル外ニ尙一般原則ニ依リ損害賠償請求權存在スルヤニ付テ多少ノ疑義生センコトヲ恐レ法カ斯ル規定ヲ設ケタルナリ例ヘハ第二十條ノ場合ニ於テハ類似ノ商號ヲ使用スル者ニ對シ使用ヲ止ムヘキコトヲ請求スルコトヲ得ル旨ヲ規定ス又第百三十條ノ場合ニ於テハ第一項ハ株主ニ拂込ノ請求ヲ爲スコトヲ規定ス第百三十七條ニ付テ見ルモ第百三十六條ハ發起人ノ義務ヲ規定ス此等ノ場合ニ義務者カ義務ヲ履行シタルトキハ損害賠償ヲ爲スヲ要セサルヤノ疑生スルヲ恐レテ斯ク規定セルナリ（尙第百三十五條ニ付テハ同條ノ規定ノ性質ヨリ特ニ疑義生スルヲ以テ第百三十七條ノ規定ヲ推及シタルモノトス）其他第百五十二條ノ規定モ同樣ニ解スルコトヲ得ヘシ然ルニ翻リテ第三十二條ノ規定ヲ見ルニ此等ノ規定ト異リ義務ノ履行ヲ要求スル規定存セスシテ義務不履行ニ對スル善後策トシテ介入權ヲ規定スルノミ履行ノ請求ヲ爲ス場合ナラハ損害賠償請求ヲ併セテ爲シ得サルヤノ疑ヲ生スヘケレト此場合ハ然ラサルヲ以テ特ニ損害賠償ノ請求ヲ妨ケサル旨ヲ規定セサルモ疑ヲ招ク恐レナシト見タルニ在ルヘシ之ニ類似スル場合ハ他ニモ存セサルニアラス例ヘハ第三百十六條

ノ場合ニ於テ問屋カ委託者ノ指定値ニ違反シタルニ因リテ委託者ニ差額以上ノ損害ヲ與ヘタルトキハ委託者カ之ヲ賠償セシムルヲ得ルコトハ學者ノ認ムル所ナリ然ルニ同條ハ第三十三條第二項ト同シク損害賠償ノ請求ヲ妨ケサルコトニ付キテ何等言ヲ費ササルモノトス之ニ相當スル獨逸商法第三百八十六條第二項ニハ委託者カ損害賠償ヲ請求シ得ル旨ノ規定アリ要之上述ノ所ヨリシテ斯ル意味ノ規定存セサル點ヨリ損害殘存スル場合ニ於テモ賠償ヲ請求スル能ハサルモノトスルハ早計ニ失スルノ嫌アリト思考ス

(5) 尙商法第三十二條ノ沿革ヨリ見ルモ然リトス吾商法ノ母法タル獨舊商法ハ上述ノ如ク二ツノ權利カ重疊的ニ主人ニ屬スルコトヲ認ム而シテロエスレル氏草案及吾舊商法モ之ヲ踐襲シ二ツノ權利ヲ併セテ行使シ得ルコトヲ認ムル之ヲ以テ見ルニ新商法ニ於テ獨新商法ニ於ケルカ如ク特ニ此等ノ沿革ヲ打破スヘキ明白ナル反對規定存セサル以上ハ(1)ニ述ヘタル理由ニ依リ縱令介入權ヲ行使スルモ一般原則ヨリ生スル損害賠償請求權ヲ失フコトナキモノト言ハント欲ス(學說、カード午二五二評論七卷商法七一九頁)

六　本問ハ確的ナル根據ヲ捕フルニ困難ナルモノノ一ナリ吾人ハ學士ノ擧ケラレタル根據ノ外間接ナカラ左ノ一ツヲ加ヘテ暫ク積極說ニ從ハントス本問ニ於ケル事情ニ稍類似スルハ民法主權代理ニ於テ主權代理人カ契約ヲ爲シタルモ其代理權ヲ證明スルコト能ハス且本人ノ追認ヲ得サリシトキノ相手方保護ノ制度是ナリ而シテ民法ハ第一一七條ニ於テ此場合相手方ハ主權代理人ニ對シ契約ノ履行又ハ損害賠償ノ請求ヲ擇挙的ニ付與シタルカ其履行ト賠償トカ擇一ナルヘキコトヲ特ニ明示シタルニ徴スレハ本問介入權行使ノ場合ニカカル擇一的文字ナキコト彼此比照上別異ニ解シ得ラルヘキモノナランカ(學說、評論七卷商法七二二頁)

◉介入權ノ行使ト期間

介入權ハ本條第三項ノ期間內ニ限リ制限的ニ認メラルル權利ニシテ此期間ノ經過ト共ニ何等外部ノ原因ヲ須タス當然消滅ニ歸スヘキモノトス　學說、評論三卷商法四〇六頁)

◉介入權行使ノ效果

一　介入權行使ノ效果ハ主人ト支配人トノ間ニ債權的效果ヲ發生スルニ過キサルモノト認ムヘキカ故ニ支配人ハ其商行爲ニ依リ取得シタル一切ノ權利ハ當然ニ主人ニ移轉セラルルモノニアラスシテ支配人ハ是等ノ權利ヲ主人ニ移轉スヘキ債務ヲ負擔シ其債務ノ履行ニ依リ始テ是等ノ權利カ主人ニ移轉スルニ至ルモノトス(學說、評論三卷商法四〇六頁)

二　介入權行使ノ效果ハ支配人ノ爲シタル行爲ヲ主人ノ爲メニ爲シタルモノト看做スニ止マリ主人ノ名ヲ以テ爲シタルモノト看做スニアラサルカ故ニ主人ハ相手方ニ對シ何等直接ノ權利關係ノ下ニ立タサルモノトス(同上)

第三十三條

商人ハ番頭又ハ手代ヲ選任シ其營業ニ關スル或種類又ハ特定ノ事項ヲ委任スルコトヲ得

番頭又ハ手代ハ其委任ヲ受ケタル事項ニ關シ一切ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有ス

◉番頭手代ノ區別

番頭及手代ノ名稱ハ從來ノ慣用語ニ從ヒタルモノニ外ナラスシテ慣例上手代ハ番頭ニ比シ稍狹キ權限ヲ有スルカ如キモ商法ハ二者ノ間性質上ノ區別ヲ設ケス唯其權限ノ範圍ハ一ニ主人ノ指定スル事項ニ依ルモノトセリ故ニ如何ナル者カ番頭ナルヤ手代ナルヤハ權限如何ニヨリ區別スルヲ得ス主人カ選任ニ當リ用ヒタル名稱ニ依ルノ外ナシ(學說、總覽商法總則五七二頁二九)

⊙番頭手代ニ非サル使用人ノ意義(續三四條)

◉番頭手代ノ選任方法

一　番頭手代ハ商業使用人ナリ故ニ商人ノミ之ヲ選任スルコトヲ得支配人ト異リ小商人モ之ヲ選任スルコトヲ得(學說、總覽商法總則五七一頁一四)

二　支配人ハ主人之ヲ選任スレトモ番頭手代ハ主人又ハ支配人之ヲ選任ス(學說、同上同頁一七)

三　番頭手代タルニハ必スシモ番頭又ハ手代ナル名稱ヲ要セス彼等ト支配人ノ間ニハ大ニ性質ヲ異ニスル所アルヲ以テ如何ナル名稱ニテモ可ナリ(學說、同上同頁二一)

四　自己ノ友人妻子兄弟等ニ其營業ニ關スル或種類又ハ特定ノ事項ヲ委任スルトキハ是等ノ者ハ又番頭手代ナリ(學說、同上五七二頁二三)

◉支配人選任ノ番頭手代ト復代理

支配人カ選任シタル番頭又ハ手代ハ民法ニ所謂復代理ニ非ラスシテ主人ノ爲メニ普通ノ代理人タルモノナリ何トナレハ支配人カ番頭又ハ手代ヲ選任スル權限ハ復任權ニ非スシテ支配權ノ一部ヲ構成スルモノナレハナリ(學說、總覽商法總則五七一頁二〇)

◉番頭手代ト主人トノ法律關係

一　主人ト商業使用人トノ間ノ關係ハ常ニ雇傭關係ナレトモ代理權ヲ有スル使用人ニ付テハ別ニ委任關係ヲ伴フモノナリ番頭手代ハ或種類又ハ特定事項ノ委任ヲ受ケ之ヲ執行スヘキ者ニシテ其代理權ハ支配人ノ如ク廣汎ナル法定ノ範圍ヲ有スルモノニ非ス一ニ主人ノ委任スル所ニ依ルモノナリ(學說、評論八卷商法一四頁二)

二　番頭手代ハ主人ニ對シテハ委任契約ニ基キ勞務ノ義務ヲ負ヒ且代理權ヲ有スルモノニシテ通說ノ如ク此外別ニ雇傭契約ノ併存スルコトヲ要セサルハ本條ノ文字上ヨリ明瞭ナル所ナリ(學說、評論八卷商法一四頁四)

三　主人ト商業使用人ノ法律關係(續三五條)

四　番頭ト稱スル雇人ハ常ニ主人ノ爲メ商行爲ヲ爲スヲ通例トスルカ故ニ其行爲ハ主人ノ代理資格ヲ以テ爲シタルモノト認ムルヲ得ヘシ(大審三二年民二卷七二頁)

◉番頭手代ノ代理權限(一)

一　番頭又ハ手代ノ有スル代理權ハ主人ニ於テ任意ニ其範圍ヲ定ムルコトヲ得ヘシト雖モ本條ハ一方ニ於テ主人ノ營業ニ關シ或種類又ハ特定ノ事項ヲ委任スルコトヲ得ト規定シ他方ニ於テ其委任ヲ受ケタル事項ニ關シ一切ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有スト規定セルヲ以テ主人ハ其選任ニ當リ番頭手代ノ擔任スヘキ事項ヲ特定スルカ若クハ其種類ヲ指定セサルヘカラス(學說、總覽商法總則五七四頁

四四)

二　番頭又ハ手代カ主人ニ對シテ負擔スル義務ノ範圍ハ其間ニ於ケル委任契約ニ依リテ定マルト雖モ抽象的ニ事項ノ名チ以テ委任セラルトキハ其廣狹ハ總テ之チ問ハス例ヘハ仕入係賣捌係倉庫出納爲替等ノ事項チ以テ委任スルカ如キ場合ノミナラス營業全部チ委任スルモ尙ホ番頭又ハ手代ナリトス是レ營業全部ニ關スル代理權チ有スル使用人モ特ニ支配人トシテ選任セラルルニ非サル以上ハ觀念上ハ番頭又ハ手代ニシテ支配人トナラサルチ以テナリ(學說、同上五七五頁五三)

三　本條別項「番頭手代ノ代理權ノ制限」ノ一

◉番頭手代ノ代理權限(一)

一　委任事項ニシテ或種類ノ事項チ一括シ指定スルアリ又特別各別ノ事項チ指定スルアリ其一切ノ行爲ト云フハ裁判上又ハ裁判外ノ行爲チモ包含スルモノナリ(學說、總覽商法總則五七七頁六九)

二　此代理權ハ一般ノ代理權ト異ナリ委任事項ニ關スル代理チ爲シ得ルノミナラス其事項ニ關シテ生シ得ヘキ一切ノ行爲チ代理シ得ヘキ權限チ含ム商法カ特ニ「一切ノ行爲」ト云フハ此事チ示サントスルモノナリ(學說、同上同頁七二)

三　是等ノ者ハ其委任セラレタル事項ニ關シ一切ノ行爲チ爲ス權限チ有ス例ヘハ物品ノ買入チ委任セラレタル者ハ契約解除ノ通知代金減少ノ請求損害賠償ノ請求等チ爲ス權限チ有シ又物品ノ賣却チ委任セラレタル者ハ代金ノ受領割引支拂延期等ニ付キテ權限チ有スルモノナリ(學說、同上同頁七三)

◉番頭手代ノ代理權限ト實例

一　本條ニ依レハ番頭又ハ手代ハ主人ヨリ委任チ受ケタル事項ニ關シテノミ主人チ代表スル權限チ有スルモノニシテ貿易商カ番頭チ客廻リトシテ各地方ニ派遣スル場合ト雖モ番頭チシテ自己チ代表セシムル事項チ限定スルハ其自由ナルチ以テ一概ニ貿易商ノ營業ニ屬スル商取引ニ關スル一切ノ權限ハ擧ケテ客廻リトシテ他ニ派遣セラルル番頭ニ付與セラルヘキモノトハ必斷シ難シ(長崎控三九年法三九三號二一頁)

二　本店ニ比シ極メテ遠隔ノ地ニ在ル支店ニ在職セル支店長カ金額五〇〇圓以上ノ手形割引其他金圓貸付等チ爲スニ際シ一一其土地ノ事情ニ通曉セサル本店頭取又ハ取締役ノ承認チ經サル可ラサルカ如キ事務ノ進行チ阻害シ敏活チ主トスル商ノ實際ニ適セサル規約チ設クルカ如キハ到底機敏チ尊フ現時取引界ノ事情ニ鑑ミ首肯シ得サル所ニシテ一一本店重役ノ承認チ經ルコトチ要セサルモノト認ムルチ妥當トス(東京地二年評論二卷商法七四頁)

三　會社チ代表スル者ノ範圍(一八頁)

四　手代ノ權限ト主人ノ責任(一五頁)

◉會社ノ營業主任ノ權限

一　取締役又ハ支配人ニ非サル營業主任ナル者ノ權限ニ付キテハ何等依據スヘキ法條ノ存スルモノナキチ以テ一ニ被用者並ニ使用者等ノ契約ノ內容ニ從ヒ之チ決スルノ外ナキモ現時ノ實狀ニ於テハ特段ノ反證ナキ限リ株式會社ノ本店ノ營業主任ノ名義チ帶フル者ハ其營業ニ關スル一切ノ裁判外ノ代理權チ有スルモノトス(東京地七年評論七卷商法九四八頁)

二　小切手ニ於ケル甲銀行ノ支拂保證文句ノ記載カ其銀行營業主任乙ノ名義チ以テ爲サレタルハ擅ニ其權限チ冒シ僞造シタルモノナルトキハ甲銀行ニ支拂保證ノ債務チ生スヘキ謂ハレナシ(東京區六年法一二四三號二三頁)

◉會社ノ營業主任ト手代

會社ノ營業主任ハ商法ニ所謂手代ト認ムヘキモノトス(東京控二年評論二卷商法四四一頁)

◉支店主任ノ代理權ノ範圍〔前項參照〕

一　支店主任ナル者カ如何ナル範圍ノ代理權チ有スルヤハ各場合ノ問題ニシテ法律上ハ勿論實驗則上ニ於テモ一定セル代理權ナルモノナキモノトス(大審七年民一二六三頁評論七卷民法七四二頁)

二　〔右ノ批評〕番頭手代ノ代理權ノ範圍ハ一ニ委任ノ範圍ニ依リテ定ムヘキモノトス(學說、評論八卷商法一三頁)

三　〔同上〕支店ノ代理人ノ權限ノ範圍ニ付テハ法律ニ規定セル例ナキカ故ニ各個ノ場合ニ於テ營業主人ノ授與シタル所ニ從フヘキモノトス(學說、評論八卷商法一二頁)

四　支店ハ或程度ニ於テ獨立シテ行動スルコトチ得ヘキ組織チ有スルモノト認ムヘキチ以テ足リ一人ノ主任カ支店營業ノ全部ニ亘リテ包括的代理權チ有スルハ必スシモ要件タラス(同上)

五　會社ノ支店主任ナル肩書ハ手形行爲チ爲スニ付キ會社ノ代理人タルコトチ示スヘキ文字ノ記載ト認ムルチ得ス會社チ代表スル權限ナキモノトス(山口地五年評論五卷商法三〇四頁法一一二〇號二六頁)

六　會社支店長ノ手形行爲ノ效力(二〇二頁)

◉出張所主任ノ權限ト大阪市ノ慣習(二三頁)

◉北濱銀行ト支配人及支店長ノ權限(續三〇條)

◉番頭手代ノ代理權ノ制限

一　支配人以外ノ商業使用人ノ代理權ノ範圍ハ主人カ任意ニ之チ定ムル所ナルチ以テ縱令其範圍ハ支配人ト同一ナルコトアリト雖モ主人ハ何時ニテモ之チ制限スルコトチ得ルモノナリ故ニ此二者ノ代理權ノ差異ハ其範圍ノ廣狹ニ非スシテ其本質ニ在ルモノトス(學說、總覽商法總則五七六頁五六一)

二　主人ハ固ヨリ其代理權ニ制限チ加フルコトチ得ヘク其代理權ノ制限ハ之チ以テ善意ノ第三者ニ對抗シ得ヘク唯第三者カ其權限アリト信スヘキ正當ノ事由チ有スルトキハ主人其責ニ任ス(學說、同上同頁五九)

三　商法三三條二項ハ强行的規定ニシテ主人ハ任意ニ之チ制限スルコトチ得ス委任事項自身チ制限スルハ差支ナシ(學說、同上同頁六二)

◉番頭手代ノ權限外行爲ト民法百十條

一　第三者カ其權限アリト信スヘキ正當ノ理由チ有スルトキハ主人ハ番頭手代ノ行爲ニ付キ其責ニ任セサルヘカラス(學說、總覽商法總則五七九頁八一)

二　主人ハ番頭又ハ手代ノ代理權限チ定ムルチ得ヘキチ以テ第三者ハ一ニ番頭手代ノ權限如何チ調査スルノ煩累アルチ免カレサル

コトト爲ル但民法一一〇條ノ適用アル場合アルヘシ(學說、同上同頁八二)

三　本條別項「番頭手代ノ代理權ノ制限」ノ二

四　手代ノ權限ト主人ノ責任(一五頁)

五　會社使用人ノ取引ト會社ノ責任(一八頁)

六　代理權アリト信スヘキ正當ノ理由　續民法八三八頁)

◉番頭手代ノ終任原因

一　番頭又ハ手代ハ委任契約ノ終了ニ依リ終任トナル但主人ノ死亡ハ代理權ノ終了トナラサルカ故ニ其終任トナラサルハ支配人ニ付テ述ヘタルト同シ(一六八條)又營業ニ關スル事項ノ代理人ナルカ故ニ營業ノ終了ニ因リテ終任トナル淸算中ニハ營業カ終了セサルカ故ニ番頭又ハ手代モ終任ト爲ラス(學說、總覽商法總則五八〇頁九二)

二　支配人ノ終任原因(續二九條)

第三十四條

支配人、番頭又ハ手代ニ非サル使用人ハ主人ニ代ハリテ法律行爲ヲ爲ス權限ヲ有セサルモノト推定ス

◉番頭手代ニ非サル使用人ノ意義

一　番頭手代ニ非サル其他ノ使用人ハ法律行爲ニ非サル事實的ノ勞務ニ服スルヲ通例トス所謂若者小僧ト稱スル者ノ如シ(學說、總覽商法總則五八三頁一〇)

二　民法六二六條但書ニ商工業見習者ナル者ハ其見習ノ目的ノ爲メニ主人ニ使用セラルル點ニ付テハ商業使用人ナリ故ニ其權限ノ如何ニ依リ番頭手代以外ノ使用人タルコトアルヘシ(學說、同上同頁一五)

三　我國ノ實際ニ於テ番頭若クハ手代ナルヤ又ハ其他ノ使用人ナルヤヲ定ムルハ商業主人カ付シタル名稱ノミニ依リテ之ヲ定ムルコトヲ得ス番頭若クハ手代ナル名稱ヲ付セサル雇人ト雖モ主人カ或部分ヲ擔當セシムルノ事實アルトキハ之ヲ商法ノ上ニ於ケル番頭若クハ手代ナリト謂ハサルヘカラス從テ支配人ニ非ス又番頭若クハ手代ニ非サル使用人ト言ヘハ彼ノ丁稚小僧ノ如キ番頭若クハ手代カ自己ノ事務ヲ處辨スル爲メニ使用スルニ止マリ第三者トノ關係ニ於テハ何等ノ權限ヲ有セサルモノトス尤モ此等ノ使用人ト雖モ各個ノ行爲ニ付キ特別ノ委任ニ因リテ商行爲ヲ爲スコトアルヲ以テ商行爲ヲ爲スノ權限アリト云フノミニテハ直ニ之ヲ番頭若クハ手代ナリト云フヘカラス(學說、評論三卷民法二八頁三)

四　支配人番頭手代以外ノ使用人ニ屬スル者ハ俗間小僧、若者、下働ト稱スル者ノ如キ又ハ商業見習者ノ如キヲ云フ是等ノ使用人ハ法律上代理權ヲ有セサル者ト推定セラルルカ故ニ民法第四八〇條其他默示ノ委任アリト見ルヘキ場合ノ外第三者ハ一一其代理權ノ有無ヲ調査スルノ必要アルヘシ(學說、評論三卷民法二八頁四)

五　我商法ニ商業使用人ト稱スルハ支配人番頭手代及ヒ無權限使用人トシ最後ノ者ハ多クハ普通ノ勞務者ナルヲ以テ商業使用人ト稱シテ第三者ト取引ヲ爲ス者ハ多ク番頭手代ノ中ニ入ルナリ書記店員ト稱スル者ノ多クハ然リ番頭手代タルニハ必スシモ番頭又ハ手代ナル名稱ヲ要セス(學說、評論三卷民法二七頁二)

六　會社ノ倉庫係ハ支配人番頭又ハ手代ニ非サル單純使用人ニシテ會社ニ代リ法律行爲ヲ爲ス代理權限ヲ有スルモノト謂フコトヲ得ス(大審八年法一六三一號一八頁)

◉丁稚小僧等ノ代理權ノ範圍

丁稚小僧等ノ代理權ハ一定ノ法律行爲ニ關スルコトヲ要シ包括的事項タルヲ得ス若シ斯ノ如キ委任ヲ受クルトキハ其者ハ最早、稚小僧ニ非スシテ番頭手代タルモノト云ハサルヘカラス(學說、總覽商法總則五八五頁三四)

◉使用人ニ代理權有ト推定スヘキ場合

舊商法五二條ニハ「商業使用人カ商業主人ノ爲メニ店舗倉庫及ヒ其他ノ營業場ニ於テ或ル業務ヲ辨スルトキ又ハ他所ニ送遣セラルルトキ又ハ帳場ニ於テ第三者ト取引ヲ爲スニ際シ主人ヨリ制止セラレス若クハ第三者ノ問ヲ受ケテ已レ之ヲ爲ス權アリト答ヘタルトキハ殊ニ其職分ノ範圍ニ付キ置カレタルモノト看做サル」ト規定セシモ新商法ニハ斯ノ如キ特別規定ナシ然レトモ是等ノ或場合ニ於テハ默示ノ委任アルモノトシテ代理權ヲ認ムヘク又ハ民法一一〇條ノ規定ノ適用ニ依リ主人ハ其責ニ任スヘキ場合多カルヘシ(學說、總覽商法總則五八四頁二七)

◉代理權ヲ授與セシ場合ノ法律關係

支配人番頭又ハ手代ニ非サル使用人ニ特別ノ委任ヲ以テ法律行爲ヲ代理セシメタル場合ニハ一般ノ委任及ヒ代理ノ規定ニ依リ其效力ヲ定ムヘク殊ニ商法二六七條ノ適用ニ依リ委任ノ本旨ニ反セサル範圍內ニ於テ委任ヲ受ケサル行爲ヲモ爲スコトヲ得ヘシ(學說、總覽商法總則五八四頁二六)

第三十五條

本章ノ規定ハ主人ト商業使用人トノ間ニ生スル雇傭關係ニ付キ民法ノ規定ヲ適用スルコトヲ妨ケス

◉主人ト商業使用人トノ法律關係

一　本條ハ主人ト商業使用人トノ間ニ存スル雇傭關係ニ付キテハ民法中ノ雇傭ノ規定ノ適用アル旨ヲ示シタルモノナリ故ニ例ヘハ雇傭ノ期間ニ付テハ民法六二六條ノ制限ニ從フヘク報酬ノ請求又ハ解約ノ申込等ニ付テモ當事者間別段ノ約定ナカリシトキハ民法ノ規定ニ依リ決スヘキモノトス(學說、總覽商法總則五八六頁六)

二　主人ト商業使用人トノ間ノ法律關係ハ雇傭又ハ委任關係ニ限ルモノトス(學說、評論三卷商法三七二頁)

三　主人カ代理權ヲ有スル商業使用人ヲ選任シタルトキハ其選任ハ雇傭ト同時ニ委任ヲ包含スルモノト謂ハサル可ラス故ニ一般商業使用人ニ付テハ別段ノ意思表示ナキ限リ民法ノ雇傭ニ關スル規定ヲ適用スヘキモノナルト共ニ其委任關係ニ付テハ委任ニ關スル民法六四三條以下及ヒ商法二六六條以下ノ規定ヲ適用スヘキモノトス(學說、同上五八七頁一一)

四　商業使用人カ主人ニ代リテ法律行爲ヲ爲スノ代理權ヲ有スルトキハ其法律行爲ニ付キ主人ト使用人トノ間ニ於テハ委任ノ規定ニヨリ其效果ヲ論スヘク又使用人カ委任ニ基キテ第三者ト取引ヲ爲ストキハ代理ノ規定ニ依リテ其效果ヲ論スヘキモノナリ(學說、同上同頁一二)

五　是等委任並ニ代理ノ關係ニ付キテハ商法及ヒ商慣習法ノ別段ノ規定ナキ限リハ民法一般ノ規定ニ從フヘキモノトス（二六六條以下參照）（學說、同上同頁一二）

六　主人ヨリ商業使用人ニ代理權ヲ授與セス且法律行爲ヲ爲スコトヲ委託セスシテ單ニ法律行爲ニ非サル事務ヲ委託スル場合ニ於テハ主人ト商業使用人トノ間ニ委任契約成立セスト雖モ民法第六五六條ノ規定ニ依リ委任ニ關スル規定ヲ準用スヘキモノトス（學說、同上五八八頁一五）

七　類題、商業使用人ノ章下

第七章　代理商

第三十六條

代理商トハ使用人ニ非スシテ一定ノ商人ノ爲メニ平常其營業ノ部類ニ屬スル商行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲ス者ヲ謂フ

◉本條ニ關スル諸問

⊙代理店ニ於ケル保險金支拂ノ商慣習（續一條）

⊙受任者取得ノ金品ト所有權ノ所屬（續民法一二四九ノ六八頁、民法追錄六四六條）

◉代理商ハ獨立ノ商人ナリヤ

一　代理商ハ自己ノ名ヲ以テ二六四條一一號及ヒ一二號ノ商行爲ヲ爲スコトヲ業トスル一個獨立ノ商人ナリ（學說、總覽商法總則五九七頁八四）

二　或ハ代理商ハ商人ニアラスト論スル者ナキニアラス其論旨ハ（一）商法ノ規定中商人ノ意義ヲ示スヘキ場合ニハ必ス「業トスル」ト云フ文字ヲ使用スルニ拘ハラス三六條ニハ此文字ナシ（二）代理商カ商人ナリトセハ使用人ニアラサルコト論ナキニ拘ラス三六條ニハ特ニ「使用人ニアラスシテ」ノ文字ヲ用ヒタリ（三）代理商カ商人ナリトセハ第二八四條ノ留置權ニ關スル規定ノ適用ヲ生スヘキニ特ニ四一條ノ規定ヲ設ケタリ（四）代理商ノ規定ハ總則編ニ揭ケアリト云フニ在ルカ如シ余ハ代理商ノ意義ヨリシテ其商人タルコト疑ナキヲ信ス法文ノ用語法典上ノ地位ハ直ニ以テ代理商ノ性質ヲ斷スル理由ト爲スニ足ラサルヘシト信ス（學說、總覽商法總則六〇〇頁九五）

◉代理商ト商業使用人トノ區別

通常商業使用人ト代理商トノ區別ノ標準トナス諸點ヲ擧クヘシ

（イ）商業使用人ハ一定ノ給料ヲ受クルモ代理商ハ手數料又ハ歩合ヲ受ク（ロ）代理商ハ屢多數ノ商人ノ爲メニ代理又ハ媒介ヲ爲スモ商業使用人ニアリテハ此事ハ甚タ稀ナリ（ハ）代理商ハ營業費ヲ自ラ負擔スルモ商業使用人ハ然ラス（ニ）代理商ハ他ノ地ニ住スルヲ普通トスルモ使用人ニアリテハ此事ハ稀ナリ（ホ）代理商ハ契約ニ於テ代理ヲ爲タルヘキ事ヲ表示ス然レトモ商業社會ハ必スシモ正確ニ法律ノ術語ヲ使用スルモノニアラス從テ契約ニ於テ代理商ナル語ヲ用フト雖モ之ヲ以テ區別ノ絕對的ノ標準ト爲スヲ得サルヤ明カナリ（學說、總覽商法總則六〇二頁一一〇）

◉代理商ト問屋運送取扱人トノ區別

一　代理商ハ特定ノ商人ノ爲メニ商行爲ヲ爲スモノナリ特定ノ商人ノ爲メニスルコトヲ要スルカ故ニ問屋運送取扱人ノ如キ一般公衆ノ爲メ補助的行爲ヲ爲スモノト異ナルハ言ヲ俟タス（學說、總覽商法總則六〇四頁一一八）

二　代理代理商ハ如何ナル點ニ於テ問屋ト相異ナルカ抑モ（1）問屋ノ爲ス所ハ物品ノ販賣又ハ買入ニ在リ（三一三條）代理商ノ爲ス所ハ必スシモ物品ノ販賣又ハ買入ニ限ラス各種ノ商行爲ヲ目的ト爲スコトヲ得（2）加之問屋ノ爲ス物品ノ販賣又ハ買入ハ必スシモ委託者ノ爲メニ商行爲タル行爲ニ非ス即チ委託者ノ爲メニ商行爲タルヤ否ヤハ問屋ノ本質ニ關スル問題ニ非ス代理商ノ爲ス所ハ必ス本人ノ營業ノ部類ニ屬スル商行爲タラサルヘカラス（3）問屋ハ他人ノ爲メニシ代理ハ本人（即チ他人）ノ爲メニスル點ニ於テハ二者相同シト雖モ問屋ハ臨機一般委託者ノ來ルニ應シテ行爲スルヲ本質トスルモ代理商ハ一定ノ商人ノ爲メニスル點ニ於テ全然其性質ヲ異ニス（4）其行爲ヲ爲スニ付テモ問屋ハ自己ノ名ヲ以テ之ヲ爲スモノナルカ故ニ相手方ニ對シテ權利義務ノ關係ニ立ツ者ハ即チ問屋自身ナリ（學說、同上同頁一一九）

◉代理商ト仲立人トノ差異

一　代理商ト仲立人ト異ナル所ハ平常不斷ノ關係ニ立ツ點ナリ代理商ハ唯其特定ノ商人ニ對シテノミ責任ヲ負擔シ仲立人ハ當事者雙方ニ對シテ責任ヲ負フナリ代理商ハ其主人ヨリ報酬ヲ受クルモノナルカ仲立人ニ對シテ拂フ報酬ハ當事者雙方ニ於テ半額ヲ負擔スル原則ナリ又契約成立ノ場合ニハ仲立人ハ當事者雙方ニ通知ヲナササル可カラス代理商ハ唯タ主人ニ對シテ通知スルノミニシテ可ナリ（學說、總覽商法總則六〇五頁一二〇）

二　（イ）其代理又ハ媒介スヘキ行爲ハ其種類ノ如何ヲ問ハス汎ク商人ノ爲メ其營業ノ部類ニ屬スル行爲ヲ補助スルモノタリ故ニ或種類ノ行爲ニ限リ他人ヲ補助スル仲立人ト異ナルノミナラス（ロ）仲立人ノ如キハ何人ノ爲メニモ臨時ニ個個ノ行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲セトモ代理商ハ必ス一定ノ商人ノ機關トシテ繼續シテ其補助行爲ヲ爲スコトヲ要ス（ハ）代理商ノ代理行爲ハ純然タル代理ナリ此點ニ於テ仲立人ト異ナル仲立人ハ單ニ委託者ノ爲メニ媒介行爲ヲ爲スニ止マル（學說、同上同頁一二四）

◉代理商ノ實例

一　通俗ニ所謂代理店又ハ代辨店ノ多數ハ即チ代理商ナリ（學說、總覽商法總則六〇六頁一三二）

二　代理商ハ普通代理店又ハ取次店ト稱スルモノニシテ保險銀行運送輸出入移民事業等ニ多ク之ヲ見ル（學說、同上同頁一三四）

三　一人カ他人ニ對シ支店ヲ設置スヘカラサルカ如キ義務ヲ負フ場合ニ於テ代理商ノ名稱ノ下ニ事實上支配人ヲ差遣シ置クカ如キ場合ハ勿論代理商ニ非ス（學說、同上同頁一三五）

⊙保險會社代理店ノ權限（一五頁）

◉代理商ト一般商人ノ規定ノ適用

一　代理商ニハ之ニ關スル特別規定ノ外總テ商人ニ關スル規定ノ適用アルヲ以テ其小商人タル場合ノ外ハ商業登記、商號及ヒ商業帳簿ニ關スル規定ノ適用ヲ受ク（學說、總覽商法總則六〇七頁一三七）

二　代理商ニハ總テ商人ニ關スル規定ノ適用アルモノニシテ其選任スル使用人ハ商業使用人ニ外ナラス（學說、同上同頁一四〇）

三　商法二六六條ノ規定ヲ代理商ノ代理權行使ニモ適用スルコトニシテ即チ代理商ハ本人ヲ代理スルニ付キ假令本人ノ爲メニスルコトヲ示ササル場合ト雖モ尙ホ其行爲ハ本人ニ對シテ完全ナル效力ヲ生スヘク唯代理商ハ其ノ本人ノ爲メニスルコトヲ知ラサリシ相手方ニ對シテ履行ノ責ニ任セサル可ラサルコト是レナリ（學說、同上同頁一四二）

四　代理商ノ代理權ニ關シテハ商法三三條二項ノ如キ規定ナキヲ以テ其委任ヲ受ケタル事項ニ關スル包括的ノ權限ヲ有セス唯委任ノ本旨ニ反セサル範圍內ニ於テ委任ヲ受ケサル行爲ヲモ爲スコトヲ得ルノミ（商法二六七條）（學說、同上六〇八頁一四八）

◉商行爲ノ「代理」又ハ「媒介」ノ意義

一　茲ニ商行爲ノ代理トハ契約ヲ代理スルヲ謂ヒ契約代理商ト雖モ當然履行ヲ爲シ又ハ履行ヲ受クルノ權限ヲ有スルモノニ非ス此點ハ商法三九條ノ反面ヨリモ解釋スルヲ得ル所ナリ（學說、總覽商法總則五八九頁一一）

二　媒介ハ兩當事者ヲシテ或行爲ヲ爲サシムル行爲ナリ單ニ或商行爲ヲ爲スニ至ル機會ヲ與フルニ止マラサルヲ以テ賣買ニ就キテ云ヘハ更ニ進テ特定ノ賣主買主ヲシテ賣買ヲ爲スニ至ラシムルコトヲ要ス（學說、同上五九〇頁一三）

三　媒介トハ他人間ノ法律行爲ノ締結ヲ來スヘキ働ヲ謂フ故ニ他人ノ委託ニ應シテ取引ノ相手方タルヘキ者ヲ搜索シ又ハ指示スルニ過キサル者ハ茲ニ媒介ニ非ス（學說、同上五九〇頁一四）

四　商行爲ノ媒介トハ單ニ他人間ニ商行爲ヲ成立セシメンカ爲メニ周旋スルノ謂ナリ故ニ媒介ノ場合ニハ代理商ハ相手方ノ紹介又ハ意思表示ノ傳達其他事實上ノ行爲ヲ爲スモノニシテ法律行爲ヲ爲スモノニ非ス（學說、同上同頁一五）

五　商行爲ノ媒介ハ仲立ニ關スル行爲ニシテ亦一種ノ相對的商行爲ナリ二六四條一一號ニ規定スルモノ之レナリ學者或ハ該條ニ於ケル仲立ニ關スル行爲トハ仲立營業ト指稱スルモノナリト解スル者アリト雖モ仲立ト媒介トハ異字同義ニシテ仲立營業ノニヲ指シテ仲立ニ關スル行爲ト云フカ如キハ不當ニ狹隘ナル解釋ト云ハサルヘカラス同號ニ規定スル取次ニ關スル行爲ト云ヘルカ廣義ナルト同シク仲立ニ關スル行爲ト云ヘルモ亦廣義ニ解スヘキナリ（學說、同上同頁一七）

◉代理商ノ要件

一　商人ニ非ラサル相互保險會社ノ代理店ノ如キハ代理商ニ非ラス（學說、總覽商法總則五九〇頁一九）

◉商事會社ト同一ノ規定ニ從フヘキ民事會社（營利社團法人）ノ代理店ハ商法上ノ代理商ナリトス（學說、同上六〇八頁一五〇）

◉民事會社ト適用法規（續四二條）

二　茲ニ一定商人トハ一般商人ニ對シテ云フモノニシテ一人ノ商人ヲ意味スルニ非ス故ニ代理商ハ多クノ一定商人ノ爲メニ代理ヲ爲スコトヲ得ヘク其數ノ極メテ多キ場合ニハ其實何人ノ爲メニモ爲スト近似スルノミ（學說、同上五九一頁二九）

三　一定スルコトヲ要スト云フハ必スシモ一人ノ商人タルコトヲ要ストノ謂ニ非ス故ニ同一人カ呉服商人タル甲者ノ代理商ト爲リ之ト同時ニ砂糖商タル乙者ノ代理商ト爲ルコトハ敢テ支障ナシ又若シ本人ノ許諾ヲ得ルニ於テハ甲呉服商ノ代理商タルト同時ニ乙呉服商ノ代理商タルコト亦理論上支障ナキナリ（學說、同上五九二頁三三）

四　代理商ハ一定ノ商人ニ對シテ代理又ハ媒介ヲ爲スヘキ者ナリト雖モ同時ニ其相手方ヨリモ代理又ハ媒介ヲ委託セラルルコトヲ妨クルモノニ非ス但民法一〇八條ノ規定ニ依リ債務ノ履行ノ外ハ當事者雙方ヲ代理スルヲ得サルハ論ヲ俟タス（學說、同上六〇八頁一四九）

五　平常爲スト云フハ個々ニ爲スコトニ對シテ繼續的ニ爲スヲ意味ス一定商人ノ爲メニスト云フトキハ其中ニ平常之ヲ爲ス意味ヲ包含ストモ解シ得ラレンモ一定商人ノ爲メニ個個ノ代理ヲ爲シ得サルニ非サルヲ以テ殊更ニ平常ナル文句ヲ入レタリ（學說、同上同頁三六）

六　一定ノ商人ノ爲メニ臨時ニ商行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲シ而モ商業使用人ニ非サル者ナリト雖モ是等ハ委任及ヒ代理ノ一般規定ニ從フノミニシテ未タ代理商トシテ之ニ關スル特別規定ノ適用ヲ受クルモノト謂フコトヲ得ス（學說、同上同頁三七）

七　商行爲ノ代理又ハ媒介ハ之ヲ平常ノ業務ト爲ササルヘカラス然レ共平常ノ業務ト爲スト云フ觀念ハ必スシモ時間ノ關係ニ於テ相當ノ期間繼續スルコトヲ必要トスルモノニ非ス唯本來ノ性質上繼續的ノ意思ニ出ツレハ則チ足レリトスルノミ（學說、同上五九三頁四三）

八　代理又ハ媒介ノ目的タル商行爲ハ本人タル商人ノ營業ノ部類ニ屬スルモノナラサルヘカラス但タ其營業ノ部類ニ屬スレハ即チ足ル必スシモ營業部類ノ全部ニ亘ル範圍ノ商行爲タルコトヲ要セス（學說、同上五九四頁五〇）

◉代理商ノ種類

代理商ハ此ノ如ク商行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲スヲ其業務トスルモノニシテ必スシモ代理及媒介ヲ併セ爲スコトヲ要セス是ノ故ニ代理ノミヲ爲ス代理商アリ（所謂代理代理商）媒介ノミヲ爲ス代理商アリ（所謂媒介代理商）又二者ヲ併セ爲ス代理商アリ即チ代理商ニハ此三種アルナリ（學說、總覽商法總則五九四頁五六）

◉本人ト代理商トノ關係

一　本人ト代理商トノ間ノ權利義務ハ委任ニ關スル規定ニ依リテ決セラル代理商ノ權利ニ付テモ民法及ヒ商法ノ委任ニ關スル一般規定ノ適用アリ又代理商カ報酬ノ清求ヲナスコトヲ得ルコトハ二七四條ヨリ生スル結果ナリ（學說、總覽商法總則五九五頁五九及六〇）

二　代理商契約ノ法律上ノ性質ニ付テハ種種ナル說アリ之ヲ四種ニ大別スルコトヲ得（一）委任說（二）雇傭說（三）請負說（四）無名契約又ハ民法上ノ雇傭契約說是ナリ斯ク種種ナル說アリト雖モ有償ノ委任ヲ認ムル我國法ノ下ニ於テハ之ヲ委任ト解シ媒介ノ場合之ヲ準委任トスルヲ至當トス通說モ亦此見解ヲ採ル（學說、總覽商法

總則五九六頁七三)

◉代理商ノ爲シタル行爲ノ效果

一　代理商ハ本人ノ爲メニ其營業部類ニ屬スル商行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲スモノニ過キサルヲ以テ本人ノ爲メニ締結シタル契約ヨリ生シタル責務ハ代理商其者ノ負擔ニ歸スヘキモノニアラス(長崎控三九年法三八五號九頁)

二　代理商カ商行爲ノ代理ヲ爲シタル場合ニ在リテハ其商行爲ニ因リテ生スル權利義務ハ直接ニ本人ニ歸屬ス(民法九九條)ルカ故ニ代理商ハ相手方ニ對シテ權利義務ノ關係ニ立ツコトナシ(學說、總覽商法總則五九七頁七六)

◉本店名義ナル代理店主ノ預金

代理店主甲カ本店ヘ送付スヘキ金員ヲ自己ノ責任ヲ以テ一時乙銀行ニ預ケ置キタルハ假令本店名義ヲ以テシタルモ本店ノ爲メニ其代理人タル資格ニ於テ預ケ入レタルモノト謂フヲ得ス(東京地五年法一一四〇號二一頁)

第三十七條

代理商カ商行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲シタルトキハ遲滯ナク本人ニ對シテ其通知ヲ發スルコトヲ要ス

◉代理商ノ通知義務

一　本條ハ民法六四五條ニ對スル例外的規定ナリ蓋シ同條ノ如クスルトキハ本人ハ代理商ノ爲シタル個個ノ商行爲又ハ媒介ヲ知ルコトヲ得ス又一一本人ヨリ報告ヲ求ムルハ實際上爲シ難キ所ナルカ故ニ本條ヲ以テ代理商ハ商行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲シタル都度遲滯ナク本人ニ之ヲ報告スヘキモノトセリ(學說、總覽商法總則六一二頁二五)

二　此通知ハ所謂發信主義ニ依ル通知ナリ唯發信スレハ則チ足ルカ故ニ到達セサルノ危險ハ本人之ヲ負擔セサルヘカラス(學說、同上六〇九頁九)

◉本條ハ强行的規定ニ非ス

此規定ハ商業ノ實際ニ照シテ設ケラレタル所ニシテ固ヨリ公益規定タル性質ヲ有セス故ニ代理商契約ニ於テ例ヘハ毎月其一個月分ヲ一括シテ通知スヘキヲ定メ又ハ一定ノ金額ニ達シタルトキニ通知スヘキヲ定ムル等ノ特約ヲ爲スコトヲ妨ケサルハ論ナシ(學說、總覽商法總則六一三頁二九)

第三十八條

代理商ハ本人ノ許諾アルニ非サレハ自己又ハ第三者ノ爲メニ本人ノ營業ノ部類ニ屬スル商行爲ヲ爲シ又ハ同種ノ營業ヲ目的トスル會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ得ス

第三十二條第二項及ヒ第三項ノ規定ハ代理商カ前項ノ規定ニ違反シタル場合ニ之ヲ準用ス

◉本條第一項ノ承諾ト事後ノ承諾(續六〇條)

◉事實上ノ營業廢止ト競業禁止(續六〇條)

◉介入權ノ性質及移轉性　續三二條)

◉介入權ノ行使ト損害賠償請求ノ許否(續三二條)

◉介入權ノ行使ト期間(續三二條)

◉介入權行使ノ效果(續三二條)

◉代理商ノ競業禁止ト其制裁

一　此義務ヲ支配人ノ不行爲義務ニ比スルニ支配人ニハ一切ノ行爲ヲ爲シ得ストシタルハ支配人ハ主人ノ爲メニ全力ヲ盡ス可キ使用人ナルニ因ルモ代理商ハ本人ノ爲メニ其營業ノ部類ニ屬スル商行爲ノ代理ヲ爲スヘキ獨立ノ商人ニシテ一身ヲ擧ケテ盡スヲ要セサルヲ以テ單ニ同種ノ商行爲ヲ爲シ得サラシムルニ止マルナリ(學說、總覽商法總則六二〇頁五八)

二　代理商ノ競業禁止モ任意法ニ過キスシテ主人ノ許諾アルトキハ之ヲ爲スヲ妨ケス殊ニ代理商カ數人ノ同種ノ商人ノ爲メニ代理媒介ヲ爲ス場合ニ於テハ本人ニ取リテモ寧ロ便利ナルコト少カラサルヘシ(學說、同上六一五頁一六)

三　代理商カ禁競義務ヲ犯シテ或行爲ヲ爲シタルトキハ本人ハ介入權ヲ行フコトヲ得(學說、同上六一六頁二七)

四　代理商カ競業禁止ニ背反シタルトキハ本人ハ民法ノ一般規定ニ從ヒ損害賠償ヲ請求スルコトヲ得ヘク又四〇條二項ノ規定ニ依リ代理商ヲ解任スルコトヲ得ヘシ(學說、同上六一八頁四四)

第三十九條

物品販賣ノ委託ヲ受ケタル代理商ハ賣買ノ目的物ノ瑕疵又ハ其數量ノ不足其他賣買履行ニ關スル通知ヲ受クル權限ヲ有ス

◉本條ノ解釋

一　茲ニ物品販賣ノ委託トハ物品賣買ノ媒介ノ委託ヲ云フニ非スシテ賣買自體ノ委託ヲ云フ然レトモ單ニ所謂契約代理商カ賣買ヲ代理スルトキニ限ラス媒介代理商カ特ニ販賣ヲ委託セラレテ之ヲ代理スル場合ヲモ含ム(學說、總覽商法總則六二四頁二七)

二　茲ニ物品トアルハ動產ノ義ト解スヘク不動產ハ之ヲ除外スヘキコト他ノ場合ニ均シ(學說、同上同頁三〇)

◉物品販賣ノ代理商ト通知受領ノ權限

民法ニ於テハ物品販賣ノ委託ヲ受ケタル代理人ハ賣買ノ目的物ノ瑕疵又ハ其數量ノ不足其他賣買ノ履行ニ關スル通知ヲ受クル權限アルヤ否ヤハ本人ト受任者トノ間ノ委任契約ノ內容ニ依リ定マルヘキ事項ナルカ故ニ物ノ買主ハ一一其權限アルヤ否ヤヲ調査セサルヘカラスシテ其不便甚タシカルヘシ之ヲ以テ商法ハ其煩ヲ避ケシメンカ爲メニ代理商ハ當然此權限アルモノト決定セリ(學說、總覽商法總則六二二頁一三)

二　代理商ハ單ニ通知ヲ受クルノ權限ヲ有スルノミニシテ此通知ニ對シテ承認ヲ與フルノ權限ヲ有セス(學說、同上六二四頁二四)

第四十條

當事者カ契約ノ期間ヲ定メサリシトキハ各當事者ハ二箇月前ニ豫告ヲ爲シテ其契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得

當事者カ契約ノ期間ヲ定メタルト否トヲ問ハス已ムコトヲ得サル事由アルトキハ各當事者ハ何時ニテモ其契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得

◉代理商ノ終任原因

一　民法及ヒ商法ノ一般規定ニ依リ終了ノ原因ト爲ルヘキモノヲ擧ルトキハ契約ニ期間ノ定アル場合ニハ其期間ノ滿了、契約ニ條件ヲ附シタル場合ニハ其條件ノ成就、當事者雙方ノ合意ニ依ル解

約、本人又ハ代理商ノ破產、代理商ノ死亡又ハ禁治產ノ宣告及ヒ本人ノ商業廢止又ハ營業讓渡ノ如キハ即チ是ナリ(學說、總覽商法總則六二八頁三三)

二　代理商ノ代理權ハ商行爲ノ委任ニ因ル代理權ナルヲ以テ本人ノ死亡ニ因リテ當然ニ消滅スルモノニ非ス(一六八條)(學說、同上六二九頁四五)

◉會社解散ト代理商ノ代理權

解散シタル會社ハ清算ノ目的ノ範圍內ニ於テハ尙存續スルモノト看做サルルモノニシテ會社ノ營業上ノ活動ハ茲ニ停止セラルルモノト云ハサルヘカラス或意味ニ於テハ會社ノ解散ハ自然人ノ死亡ト法律上ノ價値ヲ同ウスト雖モ代理商契約ノ終了ニ關シテハ二六八條ノ規定ヨリシテ類推スヘキニ非ス寧ロ自然人ノ營業廢止ト同一ニ觀察シ之ニ因リテ判斷ヲ下ササルヘカラス但タ合併ニ因ル解散ノ場合ニ於テ合併後存續スル會社又ハ合併ニ因リテ成立スル會社ノ目的タル營業カ解散シタル會社ノ營業ト同一ナル場合ニ在リテハ代理商契約ニ因リテ生シタル權利義務ハ承繼セラルルモノナルカ故ニ代理商契約ハ之ニ因リテ終了セサルモノト解スヘク其營業ノ種類ヲ異ニスル場合ニ在リテハ自然人タル本人ノ營業ノ廢止アリタル場合ト同樣ニ論斷スヘキナリ(學說、總覽商法總則六三〇頁四七)

第四十一條

代理商ハ商行爲ノ代理又ハ媒介ヲ爲シタルニ因リテ生シタル債權ニ付キ本人ノ爲メニ占有スル物又ハ有價證券ヲ留置スルコトヲ得但別段ノ意思表示アリタルトキハ此限ニ在ラス

◉代理商ノ留置權ノ要件

一　債權カ代理又ハ媒介ニ因リ生シタルモノナル以上ハ手數料其他報酬ノ債權タルト費用立替ノ償還ヲ求ムル債權タルトヲ問フコトナシ(學說、總覽商法總則六三四頁二〇)

二　債權カ代理商トシテ爲シタル代理又ハ媒介ニ因リ生シタルモノナル以上ハ後ニ代理商タル資格ヲ失フモ尙留置權ヲ有スヘシ(學說、同上六四一頁七五)

三　本條ニ於テハ苟モ本人ノ爲メニ占有スル物ナルトキハ其物ノ所有權ノ何人ニ屬スルヤヲ問ハス之ヲ留置スルコトヲ得(學說、同上六三四頁二二)

四　商法二八四條ニ於テハ債權ノ辨濟期到來スルコトヲ要スレトモ代理商ノ留置權ニハ之ヲ必要トセス(學說、同上六三五頁三〇)

五　代理商ノ留置權ハ本人ト代理商トノ間ニ別段ノ意思表示ナキコトヲ要スル點ニ於テ民法上ノ留置權ト異ナレリ詳言スレハ別段ノ意思表示ヲ以テ留置權ヲ絕對的ニ排除シ又ハ之ヲ制限スルコトヲ得(學說、同上六三六頁四八)

◉代理商ト一般商人間ノ留置權

一　一般ノ債權者ハ民法ノ規定ニ依リテ留置權ヲ有シ代理商モ亦債權者タル點ニ於テ之ヲ有ス又商人ハ商行爲編ノ規定(二八四)ニ依リテ留置權ヲ有シ代理商モ亦商人タル點ニ於テ之ヲ有ス(學說、總覽商法總則六三九頁六二)

二　代理商ハ本條ノ留置權ヲ有スルト同時ニ第二八四條ノ留置權ヲ有ス而シテ本條ハ特別規定ナルヲ以テ其活動スル範圍ハ一般規定タル第二八四條ノ規定ヲ適用スル能ハサル場合ニ限ルモノトス(學說、評論一卷商法一五一頁)

◉此留置權ノ效力及消滅

此留置權ノ本體ハ決シテ民法上ノ留置權(民法二九五條)又ハ商法上ノ他ノ留置權ト性質ヲ異ニスルモノニ非ス留置權ノ效力其他留置權者ノ法律上ノ地位竝ニ其消滅等皆民法ノ原則ニ從フ從テ本條ノ規定ハ單ニ所留置權ノ要件ニ關スル變例ニ外ナラサルナリ(學說、商法總則六四一頁七四)

◉留置物ノ競賣權及先取權

一　留置權者ハ競賣法ニ依リテ留置物ニ付キ競賣權ヲ有スルモノトス(學說、評論三卷商法二六〇頁)

二　商法上ノ留置權中船舶所有權ニハ先取權存スルモ其他ノ留置權ハ民法上ノ留置權ト同シク留置物ニ付キ他ノ債權者ニ先チテ自己ノ債權ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得サルモノトス(同上)

三　民法上ノ留置權ト優先權(續民法一〇〇八頁)

第二編　會　社

第一章　總　則

第四十二條

本法ニ於テ會社トハ商行爲ヲ爲スヲ業トスル目的ヲ以テ設立シタル社團ヲ謂フ

營利ヲ目的トスル社團ニシテ本編ノ規定ニ依リ設立シタルモノハ商行爲ヲ爲スヲ業トセサルモ之ヲ會社ト看做ス

◉會社ノ設立及創立ノ意義(續一一九條)

◉銀行業ヲ目的トスル會社ノ成立(續四九條)

◉會社ノ設立免許ト營業免許トノ別(續四九條)

◉法人成立前ノ出捐契約(續民法七三九頁民法一一頁)

◉會社ノ設立ト詐害行爲ノ成否(續一〇四條)

◉設立無效ノ會社ノ人格(續二三二條)

◉會社設立行爲ノ性質

一　定款ノ意義、性質及效力(續四九條)

二　合意ナケレハ會社ハ成立セス學者ニ依リテハ會社ハ二人以上ノ單獨行爲ヨリ成立ス數人カ同一ノ目的ヲ有スル意思表示ヲ爲シタルトキハ合意ナクトモ會社ハ成立スト云ヘト非ナリ個個ノ意思表示ハ多數人ヲ連結スルニ足ラス之ヲ連結スルモノハ合意ナリ會社ノ發達史ヨリ見ルモ會社ハ契約ニ依リテ成立ス(風說、總覽商法會社五六頁一一九)

三　定款作成行爲ノ性質ニ付テハ議論アルモ設立者間ノ契約ニハアラスシテ所謂合同行爲又ハ共同行爲ナリト信ス蓋シ當事者間ニ權利義務ノ關係ヲ生セシムルニアラスシテ當事者カ總テ同一ノ行爲ヲナシ同一ノ法律關係ヲ立ツルコトヲ目的トスルモノナレハナリ(學說、同上五八頁一三一)

四　學者ノ所謂合同行爲ナルモノハ果シテ存在スルヤ否ヤ若シ存在スルモノトセハ其合同行爲ナルモノハ單獨行爲及ヒ契約ノ外ニ

存シテ法律行爲ノ特別種類ヲ爲スモノナリヤ否ヤ等ノ問題是レナリ余輩ハ所謂合同行爲ナルモノハ存在セサルモ而カモ尙ホ普通ノ單獨行爲及ヒ契約ノ外ニ一種ノ法律行爲アリ而シテ此一種ノ法律行爲ハ强ヒテ其所屬ヲ求ムレハ相手方ナキ單獨行爲ノ一種ナリト爲スモノナリ(學說、評論三卷民法四〇頁)

五　設立行爲ハ一個ノ單獨行爲ナレトモ亦同時ニ設立ニ關スル契約ノ存在スルコトヲ否定セス(學說、評論二卷商法一八一頁)

六　合名會社ノ設立行爲ト社員間ノ關係(二〇頁)

七　法人設立行爲ノ性質(續民法七三七頁)

八　類題、續一一九條

◉出資約束ト設立行爲(續五五條)

◉資本金五百圓未滿ノ會社

會社ニ小商人タルモノアリヤハ異論アル所ナリ所謂會社ニ小商人タルモノナシトノ說ハ例ヘハ資本金五百圓以下ノ會社ハ存在スルコトヲ得スト謂フニ在リテ明カニ不當ナリ會社法ニ於テハ會社ノ有スヘキ資本金ニ付テハ株式會社ノ外ハ別段ノ制限ナク又株式會社ト雖モ資本金五百圓以下ノモノモ存在スルコトヲ得尤モ此種ノ會社モ總ヘテ登記ヲ爲スコトヲ要シ商號ヲ有スルコトヲ要シ又商業帳簿ヲ調製スルコトヲ要スト雖モ是レ會社タルコトヨリ生スル結果ニシテ資本金五百圓以下ノ會社ノ存在ヲ認メサルノ前提ヨリ出テタルコトニ非ス(學說、總覽商法會社一九頁九四)

◉小商人タル會社アリヤ(續八條)

◉商行爲ヲ爲スヲ業トスルノ意義　〔類題、四條〕

玆ニ所謂業トスルトハ商法四條ニ云フ所ト同シク所得ノ通常ノ源トスル目的ヲ以テ同種ニシテ連續セル一團ノ私法的行爲ヲ爲スヲ謂フ(學說、總覽商法會社一二頁三五)

◉會社ノ目的ト商業以外ノ事業

會社カ總社員ノ同意ヲ以テ會社ノ目的ノ範圍外ノ行爲ヲ爲シ又ハ商業ノ種類ヲ變更シ得ルモ決シテ商業以外ノ目的ニ變更スルヲ得ス商業ハ會社ノ存立要件ナリ商業ヲ離レテ會社ナシ航海營業ヲ目的トスル會社カ慈善事業ヲ爲スコトニ改ムルトキハ消滅ス(學說、總覽商法會社一一頁二七)

◉商事會社ノ要件ト利益分配

一　營利トハ何ソヤ社團自身カ其事業ニ依リ利得ヲ收得スルノ意カ將タ之ヲ社員ニ分配シテ社員ヲ益スルノ義カ鄰カ疑アレトモ余ハ社團自身カ其經濟的活動ニ依リ利益ヲ收得スル目的ヲ有スルノ意ナリト解セント欲ス故ニ社員カ其利益ノ分配ニ與カルヘキヤ否ヤハ之ヲ問ハス(學說、總覽商法會社一四頁五七)

二　會社ニハ會社自身ニ營利ノ意思アルヲ要スルノミナラス社員ニモ收利ノ意思ヲ要シ會社法ニハ種々之ヲ規定ス(學說、同上同頁五八)

◉會社ノ能力ニ關スル諸問

◉會社ノ支店ト訴訟能力(一六頁)

◉會社ノ目的タル業務ノ範圍(三八頁續民法二四三同頁一四二一頁)

◉會社ノ權利能力ノ範圍(一六頁)

◉會社ノ目的範圍外ノ行爲(一六頁民法一三頁)

◉合名會社ト目的範圍外ノ行爲(二一頁)

◉目的範圍ノ行爲ト營業行爲トノ判別(續民法七四三頁)

◉會社ト營業ノ讓渡(續二三條)

◉會社組織ニ變更ト營業讓渡(續八三條ノ二)

◉會社組織ニ變更ト營業債務ノ承繼(同上)

◉會社ノ目的行爲ノ手段カ定款ニ反スル場合(一六頁)

◉會社ト發起人又ハ會社員タル能力(續四四條ノ二)

◉會社ト取引所ノ取引行爲能力(一八頁)

◉民法前商事會社ノ能力(民法一二頁)

◉法人ハ業務執行者ト爲ルヲ得ス(續五六條)

◉法人ハ仲裁人ト爲リ得ルヤ(續民法七四四頁)

◉法人ト代理能力ノ有無(同上)

◉法人ハ後見人ト爲リ得ルヤ(續民法一四二二頁)

◉法人ノ公權享有能力(續民法七四四頁)

◉法人ハ名譽權ヲ有スルヤ(同上)

◉會社ト不法行爲ノ責任(續六二條)

◉法人ノ犯罪能力(續九九條續民法七四四頁)

◉法人ト過料ノ責任(續民法七四四頁)

◉商事會社ト消費貸借能力

一　商行爲ヲ爲スヲ業トスル目的ヲ以テ設立シタル合資會社ハ其定款ニ金錢貸付業ナル事項ノ存スルト否トヲ問ハス會社ノ目的ヲ遂行スル必要上他人ト消費貸借契約ヲ締結シ金錢ヲ貸付ケ又ハ借受クルコトヲ得ルモノトス(大審五年民二二九五頁同旨學說、評論六卷商法三五二頁同三五三頁)

◉會社ノ消費貸借ト營業範圍(一七頁)

◉會社ノ支配人ト金錢ノ借入權(一四頁)

◉法人ノ貸借及手形行爲(民法一三頁)

二　銀行カ其預金者ニ對シ其預金ヲ拂戾サンカ爲メノ營業資金トシテ取締役タル個人ト共ニ他人ヨリ金員ヲ借受クルハ是レ銀行ノ目的タル事業ヲ遂行スルニ必要ナル行爲ニシテ其目的ノ範圍內ニ屬スルモノトス(大阪控六年評論六卷商法三七二頁法一二六七號二四頁)

◉銀行ノ金錢借入行爲(一八頁)

◉會社ト手形行爲能力

一　約束手形ヲ振出スコトカ會社ノ目的遂行ノ爲メニ必要ナラサルトキハ會社ノ目的ノ範圍外ノ行爲ニ屬スルヲ以テ會社ハ其ノ責ナシ本件約束手形ノ振出カ如何ナル關係ニ於テ會社ノ目的遂行ノ爲メニ必要ナルカノ點ニ至リテハ一モ之ヲ認ムヘキ證據ナキヲ以テ其間何等ノ關係ノ存在セサルモノト認ムルノ外ナキモノトス(東京地五年法一〇八一號一四頁評論五卷商法八八頁)

◉會社ノ手形行爲能力(一六頁)

◉法人ノ貸借及手形行爲(民法一三頁)

二　保險事業ヲ營ム會社カ金融ノ都合上手形ノ授受ヲ爲スヘキ必要アルコトハ極メテ顯著ナル事實ナルカ故ニ約束手形振出ノ如キハ當然其目的ノ範圍內ニ於ケル會社ノ業務タル性質ヲ有スルモノトス(東京控四年法一〇六七號二九頁評論四卷商法四二九頁)

三　毛織物ノ製造販賣ヲ目的トスル會社ト雖モ取引先ナル他人ノ破綻ヲ救濟スルコトカ其取引關係ヲ持續スルニ付テ必要ナルカ爲メ手形ニ裏書ヲ爲シタル如キ場合ニ於テハ其行爲ハ會社ノ目的タル事業ヲ遂行スルニ必要ナルモノト謂フコトヲ得ルモノトス（大審三年民四三七頁）

四　取締役ハ會社ヲ代表シ手形ヲ振出ス權限ヲ有スルモノニシテ縱令取締役カ其資格ヲ濫用シタル場合ト雖モ會社ニ對シ效力ヲ生スヘキモノトス（東京控五年法一一〇九號二六頁）

◉會社ト手形保證ノ能力

一　保險事業ヲ營ム會社ト雖モ其目的タル事業ヲ遂行スル爲メニ必要ナル金融ノ關係ニ於テハ他人ニ對シ手形ノ支拂保證ヲ爲シテ其金融ヲ計ル代リニ自己モ亦他人ヨリ手形ノ支拂保證ヲ得テ金融ヲ講スルコトアルヘキヲ以テ手形保證ノ如キモ反證ナキ限リハ一應保險會社ノ目的ヲ達スルニ必要ナル事項ト認ムルヲ相當トス（東京控九年評論九卷商法一九五頁）

二　銀行ノ手形保證ノ性質及效力（續四九七條）

◉會社取締役ノ保證契約ノ效力（八九頁）

◉會社ノ目的範圍ト債務ノ引受

一　他人ノ債務ヲ引受クル行爲ノ如キハ會社ノ目的トシテ之ヲ其定款ニ明示スヘキモノニ非スト雖其引受行爲カ會社ノ目的タル事業ノ遂行ニ必要ナルトキハ尚會社ノ目的ノ範圍内ニ屬スルモノト解スヘキモノトス（東京控七年法一三九五號二五頁）

二　旅人宿營業ヲ爲スヲ目的トスル會社カ他人ノ爲メ其營業用ノ建物ニ設定シアリシ抵當權ノ實行ノ猶豫ヲ受クル爲メ其債務ノ引受ヲ爲スカ如キハ其目的タル旅人宿營業ヲ存續スルニ付キ缺クヘカラサルモノニシテ從テ其行爲ハ會社ノ目的ノ範圍内ノ行爲ニ屬スルモノトス（東京地三年評論三卷商法一六一頁）

三　會社ノ目的範圍ト債務ノ引受（續民法一四二二頁）

◉會社ト定期取引ノ受託行爲

一　會社カ取引所ノ仲買人タルヲ得サルハ法規上明カナルモ此一事ヲ以テ直チニ會社ハ實質上ニ於テ定期取引ノ委託ヲ受クル關係ニ立ツコトヲ得サルモノナリト速斷スルヲ得ス（東京控九年法一七〇二號一八頁）

二　即チ客タル委託者ハ取引所ニ於ケル定期取引ヲ或特定ノ仲買人若クハ會社ノ選定スル仲買人ニ依リテ爲スヘキ事ヲ會社ニ委託シ會社ハ此委託ニ基キ特定又ハ選定ノ仲買人ニ當該定期取引ヲ委託シ此仲買人ハ此委託ノ趣旨ニ基キ取引所ニ於テ定期取引ヲ爲シ斯クテ此定期取引ヨリ生スル損害其他一切ノ關係ハ取引所ニ對シテハ仲買人ノ負擔ニ歸シ此負擔ハ仲買人對會社ノ關係ニ於テハ會社ノ計算ニ歸シ更ニ會社對委託者トノ關係ニ於テハ委託者ノ計算ニ歸スルモノトスルトキハ取引ハ何等ノ支障ナク行ハルルヲ得ヘク殊ニ其仲買人ナル者カ恰モ一面會社ノ代表者タル場合ニ於テハ委託者カ直接仲買人ニ委託シタル場合ト殆ント異ナルコトナク極メテ圓滑敏速ニ取引ヲ爲スコトヲ得ヘシ從テ會社ニ定期取引ノ委託ヲ爲スコトハ法律上ニ於テモ亦事實上ニ於テモアリ得サルモノト云フコトヲ得ス要スルニ當事者ノ意思那邊ニ在リシヤニ依リテ之ヲ決スヘキ事實問題ニ外ナラサルモノトス（同上）

◉會社ト取引所ノ取引行爲能力（一八頁）

◉銀行業者ノ田畑買入ノ適否

銀行カ營業用以外ノ不動產ヲ買受クルカ如キハ其業務ノ目的トシテ之ヲ爲スモノニ非サルハ勿論ナルモ其目的ニ背反セル行爲ト云フヲ得ス蓋シ何人ト雖モ自己ノ資產增殖ノ方法トシテ斯ル行爲ニ出ツルヲ得ヘク銀行業者ナルカ爲メ此點ニ關シ制限ヲ受クヘキ理由ナキヲ以テナリ然ラハ抵當ニ取リタル土地ナルト否トノ別ナク銀行ハ之ヲ買受ケ自己ノ所有ト爲スコトヲ得ルモノト謂ハサルヘカラス銀行條例施行細則第十五條及ヒ同細則附屬雜形ニ依レハ銀行ハ其營業用土地建物以外所有ノ動產不動產ノ目錄ヲ大藏大臣ニ提出スヘキ旨ノ規定アルニ徵スルモ右ノ趣旨ヲ窺知スルニ難カラサルヘシ（法曹會決議九年三〇卷三號三四頁）

◉法人ノ目的範圍ト慈善的行爲

一　株式會社カ事業遂行ノ爲メニ必要ナル範圍ニ於テ贈與ヲ爲スコトヲ得ルハ論ヲ俟タス唯慈善ノ爲メ其他事業ト別段ノ關係ナキ事項ノ爲メニ贈與ヲ爲スコトヲ得ルカハ一個ノ問題タリ余ノ見ル所ヲ以テスレハ株式會社ニシテ苟モ法人トシテ會社ノ一員タル以上ハ會社ノ一員トシテノ地位相當ノ行爲ヲ爲シ得ルモノト解セサルヘカラス（學說、總覽商法會社五九三頁一〇九）

二　法人ノ目的範圍ト慈善的行爲（續民法七四三頁）

◉會社ノ目的範圍ト二六五條トノ關係

第一二八頁「會社ニ對スル本條第二項ノ適用範圍」參看

◉本條二項ト民法三五條トノ關係

商法ノ改正規定ニ於テハ營利法人ハ之ヲ會社ト看做ストシタリ何故ニ「營利法人ハ之ヲ會社トス」トスルカ或ハ一步進テ會社トハ營利ノ目的ヲ以テ設立シタル社團ヲ謂フトセサリシカト問フニ曰ク理由アリ一ハ民法トノ形式上ノ矛盾ヲ成ヘク表面ニ示ササラントシタルナリ民法ハ商事會社ト營利法人トヲ區別シ營利法人ニハ商事會社ノ規定ヲ準用ストシ二者ノ併存ヲ明記セルニ若シ商法ニテ營利法人ハ悉ク之ヲ會社トストシテ區別ヲ廢スルトキハ民商法ノ矛盾ヲ明白ニ示ス事ト爲ルヲ以テ之ヲ避ケ商法ニ於テモ商事會社ト營利法人ノ如キモノアルコトヲ示スナリ又一ハ商法ノ商行爲主義ヲ成ヘク保存セント欲シ少クトモ形式ニ於テ保存セントシタルナリ（學說、總覽商法會社三一頁一八〇）

◉民事會社（營利法人）ノ意義

一　民事會社トハ營利ヲ目的トスルモ商行爲ヲ爲スヲ業トセサル社團法人ニシテ會社編ノ規定ニ依リ設立セラレタル事ニ因リテ法律上會社ト看做サレタル者ヲ謂フ（學說、評論一卷商法二七〇頁）

二　民事會社ハ商業以外ノ營利事業ヲ行フヲ目的トスルモノテアル例ヘハ農業漁業林業鑛業ノ如キ原始生產業ヲ營ム會社ハ民事會社テアル必スシモ繼續的ノ營業タル事ヲ要セナイノテアル各個的ノ營利行爲ヲモ包含スルノテアル（學說、評論一卷商法二七一頁）

三　民事會社ノ營利事業ハ商業タルコトヲ得サルトモ一箇ノ商行爲タルハ民事會社ノ性質ニ背反スルコトナシ例ヘハ會社組織ニ依リ特定ノ不動產ヲ購買シ其價格ノ騰貴ヲ待チ之ヲ賣却シテ利益ヲ

收メントスル者アルトキハ民事會社ヲ設立シテ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ何トナレハ此會社ノ目的タル行爲ハ商法二六三條一號ノ商行爲タレトモ此會社ハ偶一箇ノ商行爲ヲ爲スヲ目的トスルモノニシテ商行爲ヲ爲スヲ業トスルヲ目的トスルモノニアラサルヲ以テ商事會社トシテ之ヲ設立スルコトヲ得サレハナリ(學說、總覽商法會社二二頁一一五評論一卷商法二七一頁)

四　商事會社ト民事會社トノ區別(本條別項)

⊙營利事業ノ認定(續民法七三五頁)

◉民事會社ハ商人ナリヤ

一　立法者ハ四二條二項ノ規定ノミニテハ民事會社ヲ商人ト看做シ其行爲ヲ商行爲ト看做スコトヲ得ルヤ不明ナリトシ二八五條ノ二ヲ以テ四二條二項ニ定メタル會社ノ行爲ニハ商行爲ニ關スル規定ヲ準用スト定ム本條ノ規定ニ依リ四條ハ民事會社ニ準用セラレ民事會社ハ商人ト看做サルルヤ明ナリ(學說、總覽商法會社二三頁一二二)

二　民事會社ハ商行爲ヲ業トスル者ニ非サルヲ以テ商法四條ノ適用ナク從テ商法上ノ商人タラサルモノト論斷セサルヘカラス民事會社ハ商人ニ非サルヲ以テ其行爲ハ商行爲タルコトナシ是レ商法二八五條ノ二カ特ニ民事會社ノ行爲ニ商行爲ニ關スル規定ヲ準用スヘキ旨ヲ定メタル所以ナリ(學說、評論一卷商法二二七頁同旨同上二七二頁)

三　反對說ハ二八五條ノ二ノ規定ヲ拉シ來リテ商人ト看做サルルモノニ非サル左券ト爲スヘシト雖モ余ハ之ヲ採ラス單ニ會社ト看

做スト規定スルニ止マルトキハ一方商行爲ヲ制限的ニ列擧セル規定(二六三條二六四條)ニ對比シ商行爲ニ關スル規定ニ付キ疑義ヲ生スヘキカ故ニ右ノ明文ヲ設ケタルモノニ外ナラスト解スヘキナリ(學說、總覽商法總則一三四頁五二六)

四　民法ノ營利法人ハ商行爲ヲ業トセサルヲ以テ商人ニ非ス鑛物ノ採掘採藻捕魚等ヲ目的トスルハ其營利ノ意思ニ至リテハ商事會社ト異ナルナシト雖モ商行爲ニ非サルヲ以テ即チ商人ト視ルヘカラス(學說、總覽商法會社二三頁一二五)

五　「トロール」漁船ノ衝突ニ因ル債權ト本條(續六五一條)

六　商人タルコトヲ得サル法人(續四條)

◉商事會社ト民事會社トノ區別

一　茲ニ商業ヲ營ムトハ商行爲ヲ爲スヲ業トスルノ義ニ外ナラサルヲ以テ商法二六三條及ヒ二六四條ニ引擧スル行爲ヲ爲スヲ業トスルモノハ商事會社ニシテ其他ノ營利行爲ヲ目的トスルモノハ則チ民事會社ナリト謂フコトニ歸著ス(學說、總覽商法會社二六頁一四七)

二　民事會社ト商事會社トノ區別(續民法七三五頁)

三　苟モ商業ヲ營ムヲ目的トスルモノト謂フヲ得ヘキ會社ハ其商業カ會社事業ノ全部ヲ占ムルト一部ヲ占ムルトヲ問ハス商事會社テアル民事會社タルヲ得ナイモノト謂ハネハナラヌ例ヘハ海運業又ハ鐵道業ヲ兼ネ營ム炭礦會社ハ民事會社タルヲ得ナイ(學說、評論一卷商法二七一頁)

◉產業組合ハ營利法人ニ非ス

一　營利會社アルニハ營利ヲ必要トスルヲ以テ法律ニテ營利ヲ目的トセサルモノト明示スルモノハ會社タルコト能ハサルハ勿論產業組合ノ如ク剩餘金ヲ配當シ得ルモノタリトモ營業ヲ目的トスルニ非サルモノハ會社タルヲ得ス(學說、總覽商法會社三〇頁一七八)

二　經濟上ノ目的ヲ遂行スル法人ニシテ營利ヲ目的トセサルモノハ產業組合相互保險會社及會員組織ノ取引所ナリ是等ノ法人ハ何レモ商行爲ヲ業トスルモノニ非ス又法律ニ依リテ商人ト看做サレス(學說、總覽商法總則一三七頁五四一)

三　法律上ノ性質ニ於テ商人ニ非スト雖モ商人ニ關スル規定ノ準用セラルルモノアリ產業組合是ナリ(產業組合法五條)之ヲ準商人ト稱スルコトヲ得ヘシ(學說、總覽商法總則一三七頁五四〇頁)

◉商事會社民事會社相互ノ變更

一　從來ハ商業ヲ目的トスル會社ヲ改メテ非商業ヲ目的トスルモノトシ或ハ非商業營利法人ヲ改メテ商業ヲ目的トスル會社ト爲シ得サリシヲ營利會社ノ規定ニ依リテ爲シ得ルニ至レリ商業非商業ノ何レカ一方ノミヲ業トスル者ハ他ヲ兼ヌルコトヲ得ヘク兩業ヲ兼ヌルモノハ其一ノミニ變更シ得ヘク之カ爲メニ會社タルコトヲ變セス(學說、總覽商法會社二九頁一六七同旨評論一卷商法二七二頁)

⊙類題、續民法七三六頁

二　商事會社カ民事會社ニ變リ民事會社カ商事會社ニ變ルト云フコトカ出來ナイノテアリマス此不便ヲ避ケマスル爲ニ民法ノ營利法人ヲハ矢張リ商法テ規定シテアリマスル會社ト同一ニ看做ス會社ト看做スト云フ主義ヲ採リマシテ二ツノモノヲ全ク一ツノモノノ取扱トスルコトノ出來ル趣旨ニ致シマシタ次第デコサイマス(改正商法理由一〇七頁)

三　社團法人ト商行爲(民法一二頁)

四　法人ノ目的以外ノ行爲(民法一三頁)

◉民事會社ト適用法規

營利會社ハ商人ナルヲ以テ之ヲ商號、商業登記、商業帳簿、商業使用人等ノ規定ヲ悉ク適用シ又破產法其他商人ニ關スル法規ヲ悉ク適用ス決シテ準用スルニ非ス(學說、總覽商法會社三三頁一九四)

⊙民事會社ト破產法ノ適用(三七四頁)

◉民事會社ト商業登記及商號等ノ規定

一　一般商人ニ關スル商法總則編中ノ商業登記、商號、商業帳簿及ヒ支配人等ノ規定ハ民事會社ニモ亦適用アルモノトス(學說、評論一卷商法二七五頁)

二　小商人又ハ民事會社ト商業使用人(續四九一頁)

◉會社ノ規定ト法人ノ規定トノ關係

一　會社ノ規定ト法人ノ規定トノ關係(二三頁)

二　會社ノ目的範圍外ノ行爲　民法一三頁)

三　總會ト民法六二條ノ通知ノ要否(續一〇五條)

四　民法第七九條ノ準用範圍(二八頁)

五　續一條、商法ノ解釋ノ一及二

◉民法四三條ハ商事會社ニ適用アリヤ

一　民法第四三條ノ規定ハ商法第一條ノ規定ニ依リ當然商法ノ會

社ニ適用アルモノニ非ス然レトモ商事會社ニ付テモ民法第四三條ノ規定スル所ト同一ナル法則適用セラルヘキモノトス（學說、評論八卷商法八〇九頁同旨同上八一一頁ノ一、二、三）

二　〔右ノ批評〕民法四三條ハ商事會社ニ適用アリヤ否ヤ民法法人ニ關スル規定中第三三條第三六條ハ直接商事會社ニ關シ規定スルモノナルカ故ニ之等ノ法條カ之ニ適用ヲ見ルヤ疑ヲ容レスト雖モ其他ノ法條ニ至リテ民法カ嚴ニ公益法人ト私益法人トヲ甄別シ後者ニ付キテハ商事會社ニ關スル規定ヲ準用スト定メタルヲ以テ其他ノ法條ハ總テ公益法人ニ關スル規定ニシテ會社ニ適用ナキモノナリト爲スヲ正解トスヘク加之民法法人ノ規定カ會社ニ準用セラルル場合ハ商法ハ特ニ其旨ヲ規定セルニ徵シ（商法六二條民法四四條五四條）這般ノ事理ヲ窺フニ足ルモノト信ス然リ而シテ民法四三條ハ法人ノ本質上當然歸納セラルル所ニシテ同條ハ一ノ注意的規定ト解スヘク會社モ法人ナル以上同一ノ法則カ之ニ適用サルルモノト稽フ（學說、評論八卷商法八一三頁）

第四十三條

會社ハ合名會社、合資會社、株式會社及ヒ株式合資會社ノ四種トス

◉民事會社（營利法人）ト本條

一　會社法ニハ合名合資株式及ヒ株式合資ノ四會社ヲ規定スルニ止マルヲ以テ營利法人ハ其何レカ一ニ從ヒテ設立セサルヘカラス從テ當然ノ會社ニ四種アル如ク營利會社ニモ四種ヲ生ス（學說、總覽商法會社三七頁二九）

二　營利ヲ目的トスル法人ハ其名稱中ニ會社タルコトヲ示スヘキ文字ヲ用ユルコトヲ得又事務所ハ本店又ハ支店ト稱スルコトヲ妨ケス（民刑局長回答三三年法曹記事一〇六號二八頁）

第四十四條

會社ハ之ヲ法人トス

社會ノ住所ハ其本店ノ所在地ニ在ルモノトス

◉會社ノ能力ニ關スル諸問（續四二條）

◉法人ノ普通裁判籍（民訴八頁）

◉法人ノ住所（續民法七五〇頁）

◉虛僞ノ本店所在地ト破產ノ管轄（續九七九條）

◉法人ノ本質ト判例

法人ハ實在ノ組織體ニシテ法律ノ擬制ニ依リ存在ヲ認メラルルモノニ非ス公益法人ノ理事商事會社ヲ代表スル社員若クハ取締役ハ法人ノ代理人ニ非スシテ法人ノ機關ナリ（東京控三九年法三五八號二三頁）

第四十四條ノ二

會社ハ他ノ會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ得ス

◉會社ト發起人又ハ會社員タル能力

一　商法ニハ會社ハ他ノ會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ得ストスルヲ以テ會社ハ他ノ會社ノ有限責任社員若クハ株主ト爲リ得ヘク又會社以外ノ法人ハ會社ノ無限責任社員ト爲リ得ルヲ知ルナリ少クトモ無限責任社員ト爲ルコトヲ禁セラレサルヲ知ルナリ即チ公益法人ハ合名會社ノ社員ト爲ルコトヲ得又營利會社以外ノ私益法人モ此社員ト爲ルコトヲ得（學說、總覽商法會社一五九頁一八）

二　株式會社ハ他ノ會社ノ株主タルコトヲ得而シテ其ノ株式ノ取得ニ付キ何等ノ制限ナキカ故ニ大株主トシテ實際上他會社ヲ操縱スルニ至ル事アルハ固ヨリ妨ケナシ所謂操縱株式會社ノ法律上有效ナルハ蓋シ疑ヒヲ容レス（學說、總覽商法會社五九三頁一〇六）

三　株主ト爲リ得ヘキ者（續一四四條）

四　法人ト發起人又ハ會社員タル能力（續民法七四三頁）

五　〔右ノ批評〕大審院ハ會社ハ他人ヲ名義上ノ社員タラシメ自己カ事實上他會社ノ無限責任社員タルト同樣ノ地位ニ立ツコトヲ得サルモノトシ從テ之ニ反スル事項ヲ目的トスル行爲ハ無效ナリトセリ余ハ商法四四條ノ二ハ會社ノ性質上無限責任社員タルヘカラストセルモノニ非スシテ寧ロ無限責任社員ノ性質上會社タルヘカラストセルモノニ過キスト解スルカ故ニ假令會社カ事實上他會社ノ無限責任社員タルト同樣ノ地步ニ立ツモ名義上ノ社員タル個人カ法律上ノ無限責任社員タル以上ハ毫モ四四條ノ二ノ法意ニ抵觸スル點ナク從テ此會社ト名義上ノ社員ト爲ル者トノ間ニ於テ之ニ關シテ爲シタル行爲ハ勿論有效ナリトス（學說、評論六卷商法三六六頁、總覽商法會社八五頁）

六　〔同上〕判決理由ノ要點カ會社財產ハ專ラ會社ノ目的タル業務經營ノ爲メニ使用スルコトヲ要スルト謂フニ在ルカ將タ會社ハ他人ノ事業經營ノ結果ニ因リ自己ノ全財產ヲ擧ケテ無限ニ責任ヲ負擔スルコトヲ得ヘカラスト謂フニ在ルカ頗ル曖昧不明ナレトモ若シ前ノ理由ナリトスレハ會社カ其定款ノ定ムル目的ノ範圍內ニ於テ他會社ノ無限責任社員タルコトヲ妨クヘキノ理由ナシ何トナレハ他會社ノ無限責任社員トシテ之ニ出資スルハ即チ會社財產ヲ會社ノ目的タル業務經營ノ爲メニ使用スルモノニ外ナラサレハナリ或ハ更ニ一步ヲ進メ會社財產ヲ他會社ニ出資スルコト自體カ不可ナリトノ意味ナリトスレハ會社カ他會社ノ有限責任社員ト爲リ又ハ他會社ノ株式ヲ所有スルコトヲ亦禁止セサルヘカラサルニ至リ到底不通ノ議論ト謂ハサルヘカラス又若シ後ノ理由ナリトスレハ會社ハ他事業經營者ノ爲メニ保證ヲ爲スコトヲ得ヘカラス他人ヲ業務執行者トセル組合ニ加入スルコトヲ得ヘカラス無限責任相互保險會社ノ社員タルコトヲ得ヘカラサルニ至ル（學說、評論六卷商法三六七頁、總覽商法會社八五頁二二）

七　〔同上〕一般的理論トシテハ會社ハ本質上他ノ會社ノ無限責任社員タルコトヲ妨クルモノニ非ス唯具體的問題トシテハ無限責任社員タルヘキ會社ノ目的タル事業カ此事ヲ許スコトヲ必要トスルモノトス會社ノ無限責任社員ハ第三者ノ計算ニ於テモ社員タルコトヲ得ト雖モ會社カ其計算主體タルニハ定款カ之ヲ許ストキニ限ルモノトス（學說、評論六卷商法三六七頁）

八　〔右批評ノ批評〕元來會社ハ商行爲ヲ爲スヲ業トスルモノ（第四二條）ニシテ他會社ノ無限責任社員トナルコトハ商行爲ニ非サレハ（第二六三條乃第二六五條）會社ノ目的トシテ直接カカル項目ヲ加フルコトヲ想像シ得サルヲ以テ結局ハ會社ノ目的遂行ニ必要又ハ有益ナリトスル點ニ於テ他會社ノ無限責任社員タリ得ル餘地ヲ認メサルヘカラサルコトトナルヘク果シテ然ラハ各種ノ會社ニツキ特ニ定款カ之ヲ許シ又ハ許サストイフ劃然タル區別ノ存否ヲ疑ハサルヲ得サルナリ（學說、同上三七〇頁）

九　合名會社ノ社員ハ第三者ノ爲メニ其計算ニ於テ自己ノ名義ヲ

以テ社員タルコトヲ得ヘシト雖モ第三者カ會社タルコトヲ得ス蓋シ社員カ會社債權者ニ對シ負擔スル無限責任債務ハ其社員ト其計算ヲ以テセル會社トノ關係ニ於テハ當然其會社ノ無限責任債務ニ歸シ其結果ニ於テ毫モ會社自ラ社員ト爲リタルト異ナル所ナケレハナリ（大審五年民二二七一頁評論六卷商法二〇四頁）

一〇　會社カ他ノ會社ノ無限責任社員タルコトハ法律ノ禁止スル所ナレハ甲會社ハ直接ニ自己ノ名義ヲ以テ合名會社ノ社員トナルコトヲ得サルハ勿論他人ノ名義ヲ以テ自己ノ爲メ其計算ニ於テ合名會社ニ加入シ間接ニ無限責任社員タルノ權利ヲ得義務ヲ負フヘキ地位ニ立ツコトヲ得サルモノニシテ之ニ反スル事項ヲ目的トスル行使ハ所謂脫法行爲ニシテ當然無效タルヲ免カレス（名古屋控八年法一六一二號一三頁評論八卷商法五九一頁）

⊙取締役タリ得ル能力（續一六四條）

⊙商事會社ト株式引受能力（四〇頁）

◉個人名義ヲ以テ他社ヘ入社シタル效力

甲合資會社ノ業務擔當社員乙カ甲會社ノ出捐（營業權ノ拋棄財產ノ出資）ニ於テ其個人名義ヲ以テ丙合名會社ニ入社シ利益配當金ヲ受クルモコハ乙ノ社員タル資格ニ基キ法律上正當ノ原因アリテ之ヲ享受シタル獨創的利益ナレハ不當利得ヲ構成セサルモノトス（名古屋控八年評論八卷商法五九一頁法一六一二號一三頁）

◉舊商法ニ依ル會社ト本條ノ適用

一　續民法七四三頁「法人ト發起人又ハ會社員タル能力」ノ一

二　商法四四條ノ二ハ會社カ他ノ會社ノ無限責任社員タルコトヲ禁セルモノニシテ此規定ハ必スシモ舊商法ノ規定ニ依ル合資會社ニ適用セラレサルモノト速斷ス可ラス商法施行法三八條一項ニ所謂舊商法ノ規定ヲ適用ストハ即チ新商法ノ適用ヲ及ホササルノ趣旨ナルコト言ヲ待タスト雖モ同條二項ニ於テ二三條ノ規定ヲ準用セルニ依リテ之ヲ觀レハ會社編ノ總則中四七條ノ規定ハ當然舊商法ノ規定ニ依ル合資會社ニ適用アル事ヲ豫想セルモノト解セサルヘカラス故ニ一般的性質ヲ有スル改正法四四條ノ二ノ規定ノ如キモ亦之ニ適用セラルルモノト解釋スルノ餘地ナシトセス縱シ其當然ノ適用ナシトスルモ少クトモ類推アリト觀ルヲ當然トスヘシ（學說、評論六卷商法三六五頁、總覽商法會社八七頁三二）

三　舊商法ノ下ニ於ケル合資會社カ新商法ノ下ニ於ケル合名會社ノ社員トナラントシ且商法改正前ノ事實ニ屬スルトキハ商法四四條ノ二ノ適用ナク合資會社ノ定款ニシテ之ヲ許ス以上ハ合名會社ノ社員タルヲ妨クルノ理由ナキナリ（學說、總覽商法會社八八頁三四）

◉民法上ノ公益法人ト無限責任能力

民法上ノ公益法人ハ商法第四四條ノ二ノ規定ニ照シ營利法人タル會社ノ無限責任社員タルコトヲ得サルモノトス（學說、評論八卷商法四〇〇頁）

第四十四條ノ三

會社ハ合併ヲ爲スコトヲ得

合併ニ因リテ會社ヲ設立スル場合ニ於テハ定款ノ作成其他設立ニ關スル行爲ハ各會社ニ於テ選任シタル者共同シテ之ヲ爲スコトヲ要ス

第七十七條、第二百九條及ヒ第二百四十四條ノ規定ハ前項ノ選任ニ之ヲ準用ス

⊙會社ト營業ノ讓渡（續二三條）

⊙會社合併ノ效果（續八二條）

◉會社合併ノ意義

一　廣義ニ於テ合併トハ二以上ノ會社カ合同シテ事實上ニ於テ其財產及ヒ社員ヲ併セ一ノ會社ト爲ルコトヲ謂フ學者ハ壓此ノ如キ廣義ニ於テ合併ナル語ヲ用フル者アリト雖モ會社ノ合併ハ立法上之ヲ奬勵スヘキモノナルカ故ニ近時ノ法律中ニハ合併ニ關シテ特ニ規定ヲ設ケ其手續ヲ簡便ニセルモノ少カラス廣義ノ合併トハ是等ノ特別規定ニ依リテ爲ス所ノ合併ヲ謂フモノトス（學說、總覽商法會社八八頁二）

二　或ハ競爭ヲ絕チ或ハ事業ヲ擴張シ或ハ或種ノ事業ヲ獨占センカ爲メ數會社ヲ合シテ一ト爲スコトアリ之ヲ合併ト云フ（學說、總覽商法會社八九頁三）

三　會社ノ合併トハ既存會社ノ權利義務ヲ擧ケテ他ノ既存又ハ新設セラルヘキ會社ニ移轉シ之ニ因リテ既存ノ會社ヲ消滅セシメンコトヲ目的トスル行爲ナリ（學說、總覽商法會社八九頁五）

四　合併トハ二個以上ノ會社カ一會社ト爲ルノ謂ニシテ其當事者タル會社ノ全部又ハ一部カ清算ヲ爲スコトナクシテ其ノ會社財產ヲ包括的ニ其ノ一會社ニ移轉シテ解散スルコトヲ謂フ我商法ハ合併ノ定義ヲ示サスト雖モ其ノ實質ハ此ノ如シ（學說、總覽商法會社八九頁六）

五　新設銀行ト廢業銀行トノ連絡（本條別項）

◉合併ト買收トノ別

一　玆ニ研究ヲ要スルハ買收ハ合併ノ一方法ト認ムルコトヲ得ルヤ否ヤ換言スレハ合併ト云フニハ數會社ノ財產ヲ合シテ一會社ノ財產ト爲スヲ以テ足ルヤ又ハ之ト同時ニ被合併會社ノ社員ヲ合併ニ因リテ設立シ又ハ合併後存續スル會社ノ社員ト爲スコトヲ要スルヤノ問題ナリ數會社ヲ合シテ一ト爲ストハ數社團ヲ合シテ一社團ト爲スノ意ニシテ被併呑會社ノ社員ヲ併呑會社ノ社員ニ編入スルモノト云ハサルヘカラス吾商法ハ合併ヲ此意義ニ用フ（學說、總覽商法會社一〇五頁一二六）

二　併呑ニハ被併呑會社ノ社員ニ對スル賠償トシテ併呑會社ノ社員權ヲ與フルモノトノ其他ノ財產主トシテ金錢又ハ併呑會社ノ社債券ヲ與フルモノトノ二アリ前者ハ固有ノ意義ニ於ケル併呑ニシテ之ヲ單ニ併合ト稱シ後者ヲ買收ト稱セントス（學說、總覽商法會社一〇六頁一二七）

三　數個ノ會社ノ財產及ヒ債務カ一個ノ會社ニ歸スルコトヲ以テ會社ノ合併ト爲ス說是レナリ此說タルヤ會社合併ノ效力ト合併ソノモノトノ區別ヲ誤リタルモノニシテ其當ヲ得タルモノニ非ス若シ此說ノ如クンハ或會社カ他ノ會社ノ一切ノ財產ヲ買受ケ同時ニ其債務ヲ引受クルカ如キモ亦之ヲ合併ト稱セサルヘカラサルニ至リ遂ニ合併ト會社財產ノ賣買トノ區別ナキニ終ラン故ニ我輩ハ斷然此說ヲ採用セス（學說、總覽商法會社一〇五頁一二五）

四　次項參照

◉新設銀行ト廢業銀行トノ連絡

一　大藏省カ銀行ノ新設ハ資本金五十萬圓以上ヲ以テスルニ非サレハ之ヲ許ササルモ廢業シタル少額資本ノ銀行アルトキハ之ニ代ヘテ新ニ銀行ノ設立ヲ許スヲ例トスルコトヲ聞知シ甲カ經營シタル甲銀行ヲ廢業スルニ當リ新ニ乙銀行ヲ設立シタルハ其際甲銀行ノ營業ヲ讓受ケタルモノニ非ス又其ノ營業ニ因リ生シタル債務ヲ引受ケタルモノニ非ス(東京地六年法一二八七號二四頁)

二　合資會社甲銀行ハ設立ノ際合資會社乙銀行ト稱シテ丙ハ丁其他ト共ニ合資會社乙銀行ヲ設立シ其設立ノ認可ヲ受クルト同時ニ自己ノ經營ニ係ル箇人銀行タル丙銀行ノ營業ヲ廢止シタル事實アルモ之ヲ以テ甲銀行設立ノ際同銀行ハ丙ノ銀行營業ヲ讓受ケ同時ニ其債務ヲモ甲銀行ニ於テ引受ケラレタルモノト認ムルコトヲ得ス(東京控八年法一五九五號一六頁)

◉會社ト營業ノ讓渡(續二三條)

◉會社合併ノ必要

一　會社合併ノ要ハ營業費ヲ節減シ競爭力ヲ增進シ無用ノ競爭ヲ避ケ將ニ倒產セントスル會社ヲ拯フ等種種經濟的ノ事由ニ存スルモノナリト雖モ其主眼トスル所ハ法律ノ規定スル清算手段ヲ履踐セスシテ會社財產ヲ處分スルヲ得セシムルニアリ(學說、總覽商法會社九一頁一八)

二　法律カ合併ヲ認メテ一面ニハ清算ニ伴ヒテ生スル經濟上ノ不利益ヲ避ケ他面ニハ會社資力ノ擴大並ニ事業經營ノ便宜ニ資スル

ノ途ヲ設ケタル所以ナリ從テ合併ノ本質ハ清算ヲ爲スコトナクシテ會社財產ヲ包括的ニ處分シ且ツ解散會社ノ社員又ハ株主ヲシテ會社組織ヲ事實上繼續スルコトヲ得セシムル點ニ存ス(學說、總覽商法會社九二頁二二)

◉會社合併ノ方法

一　會社ノ合併ニハ一會社カ他ノ會社ヲ併呑スルト新會社ノ設立ヲ目的トシテ既存會社相合同スルトノ二種アリ(學說、總覽商法會社一〇〇頁八三)

二　合併ノ方法ニハ二種アリ二個以上ノ會社カ解散シテ新會社ヲ設立シ自己ノ權利義務ヲ擧ケテ之ニ移轉スルモノ及ヒ或會社カ其權利義務ヲ擧ケテ他ノ會社ニ移轉セシムルモノナリ新設合併及ヒ吸收合併トス(學說、總覽商法會社一〇〇頁八四)

◉異種類ノ會社ト合併

一　從來ノ商法ハ各種ノ會社ノ合併ニ付キ各別ニ合併ノ規定ヲ爲セルカ故ニ一見或ハ異種類ノ會社ハ互ニ合併スルコトヲ得サルカ如ク解セラレタルモ改正法ハ總則ノ章ニ會社ハ合併ヲ爲スコトヲ得ヘキ旨ヲ定メテ此疑ヲ解キ異種ノ會社間ノ合併ヲ認ムルコトヲ明カニセリ(學說、總覽商法會社九三頁二七)

二　合名會社ト合名會社トノ合併合名會社ト株式會社トノ合併又ハ運送業ノ株式會社ト仲立業ノ合名會社トノ合併皆可ナリ要言スレハ我商法ハ合併ノ絕對的自由ヲ認ム(學說、總覽商法會社九五頁五一)

三　吾人ハ舊規定ノ下ニ於テモ即チ總則ニ合併ノ規定ナクトモ異種ノ會社モ合併スルコトヲ得ト解シタルヲ以テ改正規定ハ實質ニ於テ何等ノ改正ニ非ス(學說、總覽商法會社九三頁三四)

四　改正法前ニ認メラレナカツタ民事會社商事會社間ノ合併モ亦改正法ノ下ニ於テハ認メラルルニ至ツタノテアル而シテ此場合ニ於テ合併後存續スル會社又ハ合併ニ因リテ設立シタル會社カ商事會社ナルカ又ハ民事會社ナルカノ問題ハ其會社カ商業ヲ營ムヲ目的トスルカ否カニ依ツテ新ニ決定セラルヘキモノテアル(學說、評論一卷商法二七四頁)

◉會社ノ合併ト法律上ノ制限

一　保險業法ハ保險業ヲ營ムニハ株式會社タルヲ要ストスルヲ以テ保險業ヲ營ム二個ノ株式會社ヲ合併シテ合名會社ト爲スヲ得ス(學說、總覽商法會社九七頁五九)

二　或場合ニハ或規定ノ適用ニ依リ自カラ合併シ得サルコトアリ例ハ株式會社ニハ七人以上ノ株主ヲ要スルヲ以テ二人ノ社員アル二個ノ合資會社ヲ合併シテ直チニ株式會社ト爲スヲ得ス(學說、總覽商法會社九七頁六〇)

三　合併ノ體樣ハ法律ノ認ムルモノタルヲ要ス故ニ例ヘハ株式會社ノ合併ニ際シ株主ニ株金以上ノ義務ヲ負ハシムルコトヲ得ス(學說、總覽商法會社九七頁六一)

◉內地會社ト臺灣朝鮮會社ノ合併

一　臺灣ニ於テハ商事ニ關スル事項ハ商法ニ依ルコトヲ得ルニ過キスシテ商法カ當然臺灣ニ適用セラルルニ非サルコトハ明治三九年法律三一號及同四一年律令一一號ニ徵シ明白ナリ隨テ內地ノ法

律ニ依リ生スヘキ效果ト殖民地ノ法律ニ依リ生スヘキ效果トハ全然別異ノモノナルカ故ニ內地ノ會社ト臺灣ノ會社トハ合併ヲ爲スコトヲ得サルモノトス(學說、總覽商法會社九七頁六三)

二　內地ノ會社ト臺灣ノ會社(朝鮮ノ會社亦之ニ準ス)トハ合併ヲ爲スコトヲ得ルカ曰ク然ラス臺灣ノ會社ヲ律スル規定ノ實質ハ我商法ノ規定ナリト雖モ是レ一ニ明治三九年法律三一號同四一年律令一一號ノ結果ニシテ當然ノ商法ノ適用ニ非ス即チ內地ノ法律ト臺灣ノ法律トハ其ノ法域ヲ別異ニスルカ故ニ二者ノ間ニ合併アルノ理ナシ朝鮮ニ付テモ所謂朝鮮會社令アルヲ以テ同一ニ論斷スヘキナリ(學說、總覽商法會社九七頁六四)

◉內國會社ト外國會社ノ合併

內國會社ト外國會社トノ間ニ此ノ合併ノ自由アリヤ曰ク之ナシ外國會社モ亦會社ナリ然レ共外國會社ハ本店ヲ日本ニ有セサル會社ナリ日本ニ於テハ固ヨリ日本ニ於テ成立スル同種又ハ類似ノ會社ト同一ノ權利ヲ享有スト雖モ會社ノ本體ノ解散又ハ會社ノ財產ノ包括的移轉ナル觀念ハ本店ヲ離レテ獨立ニ存在スルコトヲ得ヘキニ非ス從テ外國會社ト內國會社トノ合併又ハ外國會社相互ノ合併ハ事物ノ性質上我商法ノ關セサル所ト謂ハサルヘカラス(學說、總覽商法會社九七頁六二)

◉舊商法ニ依ル合資會社ト合併

商法施行法四二條ハ舊商法ノ規定ニ依ル合資會社ニ付キ新商法ノ規定ニ從ヒ新商法ノ認メタル何レノ種類ノ會社トモ合併スルコトヲ得ヘキ旨ヲ明定ス(學說、總覽商法會社九九頁八〇)

◉會社合併ノ性質

一　合併ハ法律行爲ナリ見方ニ依リテ合併ハ事實ナリ各會社合併決議ヲ爲シ實際ニ合併ヲ決行スル現象ナリ故ニ時トシテ合併ハ事實ニ過キスト云フ者アリ然レトモ事實タルニ止マラスシテ同時ニ法律行爲ナリ法律行爲トスルトキハ合併ハ契約ナリ其取結效力等ニハ契約ノ原則ヲ適用ス（學說、總覽商法會社一〇二頁九八）

二　合併契約ハ會社ニ特有ナル契約ナリ自然人相互間ニ此ノ如キ契約アルコトヲ得ス合併ハ普通ノ雙務契約ニ非ス其契約當事者ノ一方又ハ雙方ハ其契約ノ效果トシテ契約ノ締結ト共ニ消滅シ其財產ヲ包括的ニ當事者ノ一方又ハ他ノ新會社ニ移轉スルモノナリ故ニ合併ハ之ヲ以テ普通ノ自然人相互間ニ於ケル契約ト同視スルコトヲ得ス又合併契約ニ因リテ合併後存續スル會社ニ付テハ資本ノ增加其他ノ變更ヲ生シ合併ニ因リテ設立セラルル會社ニ付テハ其設立ヲ生ス是レ亦自然人相互間ニ於ケル契約ニ比類ナキ所タリ（學說、總覽商法會社一〇二頁一〇三）

◉取締役ハ合併契約ヲ爲ス權限ナキヤ

株式會社ノ取締役ハ一般ニ會社代表ノ權限ヲ有スルモノナリト雖モ是レ固ヨリ會社ノ營業ノ目的ノ範圍內ノ行爲ニ限ラルルモノニシテ合併ノ權義ヲ生セシムル契約ノ如キハ會社營業全部ノ處分ヲ目的トシ當然ニ會社ノ解散ヲ來スコトヲ目的トスルモノナルヲ以テ會社ノ營業ノ目的ノ範圍ニ屬セサルカ故ニ株式會社ノ取締役ハ此ノ如キ契約締結ノ代理權ヲ有スルモノニアラス（東京地七年評論八卷商法三三九頁）

◉取締役ノ權限外契約ノ性質及ヒ效力（續一七〇條）

◉合併決議ノ方法

◉取締役ノ爲シタル合併豫約ノ效力

合併ハ商法ニ定ムル株主總會ノ特別決議ニ基キ之ヲ爲スヘキモノニシテ其決議ハ決議當時ノ株主ノ自由意思ニ依リテ之ヲ得ラルヘキモノナレハ取締役ハ合併決議前ニ於テハ合併契約ヲ締結スルノ權限ナキハ勿論自ラ合併ノ條項ヲ定メテ株主總會ノ決議ヲ得ヘク會社ヲ覊束スル契約ヲ他ノ會社ノ法定代理人ト締結スルノ權限ヲモ有セサルモノナルヲ以テ假リニ乙會社ノ取締役カ同會社ヲ代表シ甲會社ノ取締役トノ間ニ合併ノ條項ヲ定メ其條項ニ從ヒ兩會社ノ合併ヲ爲スヘキ合併豫約ヲ締結シタリトスルモ該契約ハ甲會社ヲ拘束スルノ效力ナキモノトス（東京控八年評論八卷商法五五九頁）

◉會社合併ノ成立

一　會社ノ合併カ何時ニ成立スルヤハ之ヲ合併其モノノ性質ニ照シテ判斷セサルヘカラス而シテ合併ハ會社ト會社トノ契約ナルヲ以テ其契約ノ效力發生ノ時期ニ於テ合併ハ成立シ之ニ因リ舊會社ハ當然解散シ之ニ因リテ新會社ハ當然ニ成立スルモノト謂ハサルヘカラス（學說、總覽商法會社一〇四頁一一五）

二　會社ノ合併ハ取締役ノ權限事項ニ非ス取締役ハ會社ノ營業ニ關スル全權ヲ有スルモ合併ハ會社解散又ハ定款變更ノ事由ニシテ株主總會ノ專屬事項タリ故ニ有效ニ合併契約ヲ爲スニハ先ツ各會社ノ株主總會ニ於テ之ヲ決議シ取締役ニ其決議ニ基ツク合併契約締結ノ代理權ヲ授與スルカ或ハ取締役ニ於テ先ツ合併ニ關スル假契約ヲ締結シ各會社ノ株主總會ニ於ケル追認ヲ俟テ之ヲ成立セシムルカ二者其一ヲ擇マサルヘカラス（學說、總覽商法會社一〇四頁一一七）

三　豫シメ何等交涉ナクシテ各會社カ合併ノ決議ヲ爲スハ事實上不能タリ故ニ實際上ハ先ツ各會社ノ代表者合併ノ假契約ヲ締結シ各會社ニ於テ之ヲ承認ス此承認ハ一方ニ於テハ合併ノ決議トナリ他方ニ於テハ會社ノ代表者ニ合併契約締結ノ權限ヲ與フルモノナリ次ニ會社ノ代表者ハ右ノ決議ニ基キテ合併契約ヲ締結ス（學說、總覽商法會社一〇四頁一二〇）

四　合併セントスル會社ノ代表社員又ハ取締役ハ他ノ手續ヲ經タル後合併決議ノ趣旨ニ從ヒ他ノ會社ト合併ノ契約ヲ結フコトヲ要ス但實際上ニ於テハ合併ノ豫約ト共ニ條件附ニ合併ノ契約ヲ爲シ合併セントスル雙方ノ會社ニ於テ合併ニ必要ナル手續ヲ終リタルトキハ一定ノ時期ニ於テ會社ノ合併アルヘキ旨ヲ約束スルコトヲ妨ケス此場合ニ於テモ合併契約カ全然之ナキニ非スシテ豫約ト共ニ條件附ニ締結セラレタルモノナレハナリ（學說、總覽商法會社一〇五頁一二二）

五　會社合併ノ效力發生時期（續七九條）

◉會社ノ合併ニ條件ヲ附シ得ルヤ

一　解散ノ時期ヲ期限トセル讓渡契約（一〇九頁）

二　會社營業ノ一括賣買ノ效力（一〇八頁）

三　本條別項「會社合併ノ成立」ノ四

四　期限ヲ附シタル解散決議（一〇八頁）

◉合併契約ト合併決議トノ關係

一　商法ニハ或會社カ合併ノ意思ヲ作成スルニハ如何ニスヘキカ合併ヲ自己ノ債權者ニ對抗スルニハ如何ニスヘキカヲ規定スルニ止マリ合併スルニハ他ノ會社ニ對シテ何ヲ爲スヘキカヲ云ハサルヲ以テ恰モ二個ノ會社カ各自ニ合併決議ヲ爲ストキハ合併ハ直チニ成ル如ク見ユルモ決シテ然ラス意思ノ通セサル者ノ間ニ合併ヲ生スルコトナシ（學說、總覽商法會社一〇二頁一〇五）

二　吾商法ハ合併ノ決議ニ付キ規定スルニ止マリ合併契約ニ付キ何等ノ規定ヲ設ケスト雖モ其必要ナルコトハ疑ヲ容レス何トナレハ決議ハ會社內部ノ事項ナレハ之ニ因リテ會社間ノ行爲タル合併ノ成立スル理ナケレハナリ（學說、總覽商法會社一〇三頁一〇六）

◉「會社カ合併ヲ爲シタルトキ」ノ意義（二六頁）

◉會社ノ合併ト登記期間ノ起算點（續八一條）

◉本條二項ノ「共同」ノ意義

商法ニハ設立ニ關スル行爲ハ共同シテ之ヲ爲スコトヲ要ストセリ稍曖昧ナリ他ニハ總社員ノ同意トカ又過半數ノ決議トセルニ茲ニハ共同トスレハナリ然レトモ意味ヨリ解シテ總員ノ同意トスルモ過半數又ハ比較多數トスヘカラス（學說、總覽商法會社一一二頁一七五）

◉新設合併ト設立手續ノ要否

一　合併ニヨリ新會社ヲ設立スル場合ニ於テハ會社設立ニ關スル規定ニ從ヒテ新設會社ノ組織ニ必要ナル各般ノ行爲ヲ爲スコトヲ

要ス定款ノ作成總會ノ招集ノ如シ而シテ是等設立ニ關スル行爲ハ各會社ニ於テ選任シタル者共同シテ之ヲ爲ササル可カラス（學說、總覽商法會社一一〇頁一五七）

二　會社カ解散ヲシテ其結果新會社ヲ組織スルト云フヤウナ時ニハ設立手續ニ據ルヘシ合併ノ結果一方ノ會社カ他ノ會社ヲ併呑スル場合ニ於テハ資本增加ノ規定ニ據ルヘシト云フ事ヲ法律ノ當然ノ精神テアルト前提シテ唯設立ニ準シテ定款ノ作成ハ何人カスルカ或ハ創立總會ノ招集ニ關シテ何人カ責任ヲ負フカト云フ事ニ就テ責任者ヲ定メル換言スレハ發起人ニ準スヘキモノヲ何人ニスルカト云フ事ニ就テ特別ノ規定ヲ置テ或程度ニ止メ其他ハ何等ノ規定ヲモ關シナイノテアル（學說、法六五六號三頁）

三　新立合併ニ於テハ各會社ニ於テ合併條件トシテ新設會社ノ定款其他組織ニ必要ナル事項ヲ承諾スルトキハ合併契約ハ之ニ依リテ成立シ各會社ノ債權者ニ於テ異議ナキトキハ（七九條一項）竝ニ合併カ效力ヲ生シ新會社ハ當然設立セラレタルモノト爲ルヘキカ故ニ別ニ合併委員ノ數ヲ選任シテ新會社ノ設立ニ關スル行爲ヲ爲サシムヘキ餘地ナシ强テ之ヲ求ムレハ定款其他ノ合併條件ヲ各會社ノ總會ニ代ハリテ議了スルノ事務ヲ採ルニ過キス（學說、總覽商法會社一一一頁一六六）

四　合併契約ノ效力ハ何時ニ發生スルモノナルヤノ問題ニ付テハ固ヨリ論スヘキ點少ナカラスト雖モ創立總會ハ之ヲ必要トセサルモノト謂ハサルヘカラス商法八一條カ合併ニ因リテ解散シタル會社ニ付テハ解散ノ登記ヲ爲シ合併ニ因リテ設立シタル會社ニ付テハ云云ト規定セルモノ亦之カ爲メニ外ナラス（學說、評論三卷商法一六九頁）

◉合併決議ノ取消

一　會社ハ合併決議ヲ取消スコトヲ得會社ハ自己ノ隨意ニテ如何ナル意思ヲ作成シ又之ヲ變更スルモ可ナリ恰モ一箇人カ如何ナル意思ヲ作成シ又變更スルモ可ナルニ等シ合併決議ヲ取消スニハ總社員ノ同意ヲ要ス（學說、總覽商法會社四一七頁一一）

二　時トシテ會社ハ合併決議ヲ爲スモ之ヲ不利ト思ハハ其儘ニスレハ可ナリ實行セサレハ決議ハ自カラ消滅スト云フ者アルモ然ラス苟モ一旦合併決議ヲ爲シタルトキハ其決議ノ日ヨリ財產目錄ノ調製等ニ從事セサルヘカラス隨テ合併ヲ爲ササラント欲セハ其決議ヲ取消ササルヘカラス（學說、總覽商法會社四一七頁九）

三　合併會社カ相手方ニ合併ヲ申込ム前ニ消滅スルトキハ何等ノ問題ヲモ生セサレトモ申込ミタル後ニ消滅スルトキハ一般申込ノ現定ニ從ヒテ會社ノ責任ノ有無ヲ決ス又若シ相手方カ承諾シテ既ニ合併契約ヲ生シタル後ナルトキハ一般契約ノ規定ニ從ヒテ取消解除履行不可能等ノ事ヲ決ス（學說、總覽商法會社四一七頁一〇）

第四十五條

會社ノ設立ハ其本店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲スニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

◉法人設立登記ノ諸問（續民法七四八頁）

◉登記ト所謂第三者ノ意義

第三者ニ對抗スルコトヲ得スト云ヘル「第三者」トハ株主ト株主トノ間及ヒ會社ト株主トノ間ノ關係ヲ離レタル者ヲ謂フ而シテ單ニ設立ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルニ止マルヲ以テ會社又ハ株主ヨリシテ會社ノ成立セルコトヲ主張スルコトヲ得サルニ止マリ第三者カ會社ノ成立ヲ肯認スルハ固ヨリ其ノ自由ニ在リ會社又ハ株主ハ登記ナキノ理由ヲ以テ第三者ニ對シテ會社ノ成立ヲ否認スルコトヲ得ス（學說、總覽商法會社七七九頁三五）

◉會社ノ設立ト對抗條件

一　設立登記ノ效力ニ付キ注意スヘキモノニアリ其一商業登記ハ登記公告ノ後其事項ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗シ得ヘキモノナルコト第一二條ノ定ムル所ナレトモ會社ニ在リテハ登記ヲ經ルニ非サレハ第三者ノ善意ト惡意トヲ問ハス設立ヲ對抗スルコトヲ得ス其二第一二條ニ依レハ商業登記ノ效力ハ公告ヲ待ツテ發生スヘキモノナレトモ會社ノ設立ハ其登記ト共ニ對抗力ヲ生シ公告ノ後ヲ待ツコト無シ（學說、總覽商法會社一一九頁）

二　本條ハ明定シテ曰ク會社ノ設立ハ其本店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲スニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得スト故ニ一旦本店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲ストキハ公告ノ前後ヲ問ハス第三者ノ善意ナルト惡意ナルトヲ分タス會社ノ設立ヲ以テ總テノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ヘキハ明白ニシテ支店ノ所在地ニ於ケル登記ハ會社ノ設立ヲ以テ第三者ニ對抗スルニ付テハ何等ノ效力ヲモ有セサルナリ蓋シ會社ノ設立ノ如キハ第三者ノ善意惡意ヲ問ハス總テノ第三者ニ對シテ一整ニ之ヲ以テ對抗スルコトヲ得ヘキ時期ヲ劃セサルヘカラス是レ實ニ第四五條ノ特別規定アル所以ナレハナリ（學說、評論三卷商法三〇四頁同旨學說同頁反對學說同三〇五頁）

三　第一二條ハ總テノ登記事項ニ通スル通則ニシテ會社ノ設立モ亦一ノ登記事項ナル以上ハ同條ノ適用ヲ排斥スヘキ何等ノ理由ナキモノナリ（學說、評論五卷二六一頁）

四　本條ニ依レハ會社ノ設立ハ本店ニ於ケル登記ノミニ因リテ對抗力ヲ生シ支店ニ於ケル登記トハ沒交涉ナリ而シテ卑見ニ依レハ是會社設立ノ對抗力ヲ發生スル爲メニハ支店ノ登記ヲ要セサルニ止マリ會社カ斯ク對抗力ヲ具備シテ成立セルノ事實ハ更ニ商法一二條ノ適用ヲ受ケ善意ノ第三者ニ對抗スルニハ亦本店ニ於テモ支店ニ於テモ更ラニ登記及ヒ公告アルコトヲ要スルナリ（同上二六四頁）

五　〔右三、四ノ批評〕第一二條ノ文字カ既ニ惡意ノ第三者ニ對抗力ヲ有スルヲ認ムルハ明カナリ然レトモ之只登記公告カ善意ノ第三者ニ對スル對抗條件ナリトイフ裏面ヨリ窺知セラルル反對推理ニ過キス又此範圍ニ於テ登記公告カ對抗力發生條件ニ非サルモ明カナレ共之自ラ惡意者ニ對スル關係上ノ特稱命題トシテ肯定シ得ルノミサレハ今者シ對抗力ノ問題ニシテ惡意者ニ對スルモノカ原則ニシテ善意者ニ對スルモノカ例外ナリトセハ學士ノ見ヤ至當ナリト謂フヘキモ吾人ハ惡意者ニ對スル法律關係カ原則ナリトシテ論セラルル所以ヲ解スル能ハス（學說、評論五卷商法二六七頁）

六〔同上〕吾人ノ見ヲ以テスレハ會社ノ設立ハ人格ノ創設ニシテ利害關係ノ及フ所大ナルカ故ニ之レカ對抗力ノ如キモ勢ヒ劃一スルノ要尠シトセス於是商法ハ一般商業登記ノ例ニ倣ハス特ニ第四五條ヲ設ケテ其通則タル第一二條第一三條ニ對スル變例ヲ認メタルモノナレハ單ニ商業登記ノ一種ナル故ヲ以テ一概ニ通則ニ背馳スル能ハストスルヲ得サルナリ（學說、評論五卷商法二六六頁）

◉內部關係ト對抗條件

此登記ハ設立ヲ以テ第三者ニ對抗スル條件ニシテ會社成立ノ條件ニ非ス登記ナクトモ會社ハ其內部關係ニ於テハ成立スルナリ故ニ社員相互ノ間ノ關係及ヒ社員ト會社トノ間ノ關係ニ於テハ未タ會社設立ノ登記ナキヲ理由トシテ其成立ヲ否認スルヲ得サルナリ（學說、總覽商法會社一一七頁二六）

◉第三者カ未登記會社ヲ認メタル效果

一度會社ヲ認メタル以上ハ自己ノ不利益ニ於テモ亦認メサルヘカラス會社ヲ相手取リテ訴訟ヲ提起シ會社ヨリ反訴ヲ起シタル場合ニ反訴ニ關シテハ會社ヲ認メスト主張スルヲ得ス又會社ニ對シテ債務ノ辨濟ヲ請求シ會社ヨリ相殺ヲ對抗セラレタル際會社ノ存在ヲ否認スルヲ得ス（學說、總覽商法會社一一七頁二四）

◉設立登記期間ト起算點

登記スヘキ期間ハ會社成立ノ日ヨリ二週間內トス但株式會社ニ在リテハ發起人カ株式ノ總數ヲ引受ケタルトキハ檢査役ノ調査終了ノ日ヨリ二週間內トス（學說、總覽商法會社一二二頁六四）

◉設立登記前ノ法律行爲ノ效力

一　會社カ登記ヲ爲スマテハ會社タルコトヲ第三者ニ對抗シ得サルヲ以テ社員カ會社ノ爲メニ或行爲ヲ爲スモ第三者ハ之ヲ社員各自ノ行爲ト見テ社員ニ對シテ請求ヲ爲スコトヲ得（學說、總覽商法會社一二二頁六〇）

二　今設立ノ登記ヲ爲ス前社員カ第三者ト契約ヲ爲シタル場合ニ於テ第三者カ會社ノ成立ヲ否認シテ直接ノ請求ヲ爲サントスルトキハ社員ハ無權代理ノ原則ニ從テ其責任ヲ負ハサルヘカラス（學說、總覽商法會社一二二頁五八）

◉設立登記前ノ瑕疵ト登記ノ效力

一　不適法ナル會社設立登記ノ效力（四五頁）

二　定款ノ添附ナキ設立登記ト會社ノ成立（四五頁）

三　定款ヲ作成セス之ニ法定ノ事項ヲ記載セス若クハ定款ノ實質上ノ基礎タル組合契約カ無效ニシテ之カ爲メニ會社成立セサルトキハ其設立登記モ亦無效ナリ故ニ社員カ會社ノ代表者トシテ爲シタル法律行爲ニ付テハ亦民法一一七條ノ規定ヲ適用スヘキモノトス（學說、總覽商法會社一二三頁六七）

◉登記事項ノ一部不眞實ト其效力

續九條「事實ニ符合セサル登記及公告」ノ二參看

第四十六條

會社ハ其本店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲スニ非サレハ開業ノ準備ニ著手スルコトヲ得ス

◉本條ノ趣旨（一九頁）

◉事業著手ト開業又ハ開業準備トノ別（續二三二條）

◉開業準備ノ意義及實例

一　本條「開業ノ準備」ノ意義（一九頁）

二　土地建物會社カ將來建設セントスル場屋ノ建築圖案計畫ヲ新聞紙ニ懸賞募集ノ廣告ヲ爲ストキハ如何此レ亦人ニ依リ見ルトコロヲ異ニスルナラン大阪地方裁判所ハ之ヲ開業準備ノ著手ト認メサリシモ余ハ之ニ異議ナキ能ハス（學說、總覽商法會社一二七頁二九）

三　所謂「開業ノ準備」ノ何タルヤハ畢竟事實認定ノ問題ナリト雖モ少クモ之ヲ解スルニ付テハ此禁止ヲ爲シタル精神ニ照スノ必要アリ判例ハ此開業ノ準備行爲ヲ極メテ狹ク解シ會社ノ目的トスル事業ニ直接ナル準備行爲トセリト雖モ余ハ其狹キニ失スルモノニ非サルカヲ疑フ（學說、總覽商法會社一二六頁二四）

四　開業ノ準備中ニハ第三者ト法律行爲ヲ爲スニ非スシテ單ニ事實的ノ行爲ヲ爲スニ止マルモノナリ（學說、總覽商法會社一二六頁二五）

五　開業ノ準備トハ營業家屋ノ準備商品ノ仕入等ヲ指シ鐵道會社ナラハ敷地ノ買入「レール」ノ敷設等ヲ云フナリ（學說、總覽商法會社一二六頁二六）

六　本條ニ所謂「開業」ノ意義（續四七條及續一九六條）

七　本條ハ會社ハ本店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲スニ非サレハ開業ノ準備ニ著手スルコトヲ得サルモノトス即チ既ニ會社設立後ト雖モ其設立ノ登記前ニ於テハ店舗商品ノ買入使用人ノ雇入等ノ開業準備行爲ヲ爲スヘカラサルモノトス（學說、總覽商法會社一二六頁）

八　會社ナルモノカ何人ノ間ニモ全然成立セサル間ニ發起人等カ自己ノ名義ヲ以テ將來設立セントスル會社ノ營業所ニ充ツル爲メ家屋ヲ買入ルル行爲ノ如キハ決シテ法ノ禁スル所ニ非ス何トナレハ此場合ノ責任者ハ發起人ニシテ會社成立ノ有無ノ問題ヲ生セス從テ第三者ニ意外ノ損害ヲ蒙ラシムル虞ナケレハナリ本條ハ會社カ內部ニ於テ成立シタル後ニ於テ業務執行ノ任ニ當タル者カ會社ノ名ニ於テ開業準備ノ行爲ヲ爲スヲ禁シタルニ過キサルモノトス（學說、總覽商法會社一二八頁三九）

九　設立行爲ト開業準備行爲（續一一九條）

一〇　會社ノ設立ニ關スル行爲ノ意義（續一四二條ノ三）

◉本條ニ違反シタル準備行爲ノ效力

商法四六條ノ規定ニ反スレハ會社ノ業務執行社員又ハ取締役ハ過料ニ處セラルルモ其開業ノ準備トシテ爲サレタル行爲自體ハ之カ爲ニ無效ト爲ルモノニ非スシテ依然會社ヲ拘束スルモノト解スヘシ唯其行爲ニ因リテ損害ヲ受ケタルトキハ會社ハ之ヲ爲シタル社員又ハ取締役ニ對シテ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得ヘキノミ（學說、總覽商法會社一二七頁三六）

◉本條ニ違反スル行爲ト公ノ秩序

此禁止ニ違反スル時ハ結局公ノ秩序ニ反スルコトト爲ルヘシ然レトモ或行爲カ公ノ秩序ニ反スルカ爲ニ無效ト爲ルハ其行爲自體カ公ノ秩序ニ反スル事項ヲ目的トスルカ故ナリ今登記前ノ開業ノ準備ノ著手ハ公ノ秩序ニ反スル事項ニ非ス故ニ其行爲ハ此點ニ於テ

無效トスヘカラス（學說、總覽商法會社一二八頁三八）

第四十七條

會社カ本店ノ所在地ニ於テ登記ヲ爲シタル後六箇月內ニ開業ヲ爲ササルトキハ裁判所ハ檢事ノ請求ニ因リ又ハ職權ヲ以テ其解散ヲ命スルコトヲ得但正當ノ事由アルトキハ其會社ノ請求ニ因リ此期間ヲ伸長スルコトヲ得

◉會社解散ノ裁判ト其形式（續八三條）

◉解散命令ト檢事ノ意見（續八三條）

◉事業著手ト開業又ハ開業準備トノ別（續二三二條）

◉本條ニ所謂「開業」ノ意義

一　類題、一九頁、一〇二頁、續一九六條

二　本條ニ謂フ「開業ヲ爲ササルトキ」ノ開業トハ定款所定ノ事業其モノヲ開始スルコトヲ意味シ單ナル開業ノ準備ヲ以テ不十分ナルモノトス（學說、評論七卷商法三頁同旨學說同上一四頁）

三　本條ニ開業トハ全部開業ノミヲ意味スルモノトス第一九六條ノ工事利息配當ノ場合ニ於ケル「開業ヲ爲スマテ」ノ開業ハ少數ノ反對說ヲ除キ全部開業ノミヲ謂フモノト解スルニ一致セルモノノ如シ然レトモ第一九六條ト本條トハ全然其立法ノ精神ヲ異ニスルヲ以テ前者ノ場合ノ解釋ヲ以テ後者ノ場合ニ充ツルコトヲ得ス本條ノ場合ノ解散ハ不開業カ社會公共ノ不利益ヲ來ス關係ヲモ其理由ト爲スモノナルヲ以テ全部開業ナキ以上ハ解散ヲ命シ得ヘキ理由存在スルモノト解スヘキモノトス（學說、同上及ヒ同旨學說同上一四頁ノ二）

四　本條ニ開業トハ事業著手ノ意ナリ故ニ一部開業ニテ足ル一九六條ノ開業ト意味ヲ異ニス（學說、評論七卷商法一四頁ノ一）

五　一部開業ト建設利息ノ配當（一〇二頁）

六　設立行爲ト開業準備行爲（續一一九條）

◉社員及株主等ニ解散ノ請求權アリヤ

檢事以外ノ者殊ニ會社、社員又ハ株主等ノ請求ニ因リテ解散決定ヲ爲スコトヲ得サルモノトス（學說、總覽商法會社一三〇頁一七）

◉解散命令ニ對スル抗告ト其效力

一　保險會社ノ解散命令ト即時抗告（一七七頁）

二　解散命令ニ不服ナルトキハ即時抗告ヲ爲スコトヲ得解散命令ニ關スル手續ニ付テハ非訟事件手續法（第一二六條一項第一三四條乃至一三五條ノ二）ヲ參照スヘシ（學說、總覽商法會社一三〇頁一九）

三　此抗告ハ執行停止ノ效力ヲ有スルモノトス（學說、總覽商法會社一三一頁二二）

四　解散命令後ノ解散決議ノ效力（續四八條）

◉期間伸長ノ正當ナル事由ノ例

一　期間ノ伸長ヲ請求スル正當ノ事由トハ例ハ航海會社カ豫定ノ期日ニ船舶ヲ取得シ能ハサル爲メ開業シ得サルカ鐵道會社カ海外ニ注文シタル客車ノ遲レタル爲メ開業シ得サル場合ノ如シ（學說、總覽商法會社一三二頁三四）

二　例ヘハ完成ニ長日月ヲ要スル大工事大建築ヲ爲ササレハ開業ヲ爲スヲ得サルカ如キ事業ヲ目的トスル會社ハ六箇月ノ期間ハ短

キニ過クルヲ以テ其伸長ヲ請求スルヲ得ヘシ但株式會社ニ付テハ商法第一九六條ノ特別規定アリ私設鐵道會社ニ付テモ私設鐵道法第三九條四五條四六條ニ特別規定アリ（學說、總覽商法會社一三二頁三五）

第四十八條

會社カ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スル行爲ヲ爲シタルトキハ裁判所ハ檢事ノ請求ニ因リ又ハ職權ヲ以テ其解散ヲ命スルコトヲ得

◉會社解散ノ裁判ト其形式（續八三條）

◉解散命令ニ對スル抗告ト其效力（續四七條）

◉會社ニ對スル行政命令ト私法上取引ノ效力（二〇頁）

◉行政法規ニ違反スル契約ノ效力（民法三〇二頁續民法七九六頁）

◉公ノ秩序ト善良ノ風俗トノ別

一　公ノ秩序善良ノ風俗ナルモノハ何レモ共同生存ヲ維持スルノ要件ナリ而シテ二者ノ差異ヲ求ムレハ一ハ公法上ヨリ觀念シ一ハ道德上ノ見地ヨリ考察シテ背戾スヘカラサルノ要件ヲ指示シタルモノナリ（學說、總覽商法會社一三五頁一八）

二　公ノ秩序ト善良ノ風俗トノ間ニハ明確ナル分界アルニ非ス其一ニ反スル事項ハ通常他ノ一ニモ反スルモノト見ルコトヲ得ヘシ即チ其何レヲ標準ト爲スモ不可ナキ場合最モ多カルヘシ唯一ハ主トシテ公安又ハ公益ナル見地ヨリシ又一ハ社會道德上ヨリ觀察シタルモノニシテ畢竟此兩種ノ方面ヨリ共同生活ノ要件ニ背馳スヘカラサルコトヲ言表シ以テ運用ノ全カランコトヲ期シタルモノニ外ナラサルナリ（學說、總覽商法會社一三四頁一六）

◉公序良俗ノ判斷ト法律問題

一　或法律行爲カ公序良俗ニ反スルヤ否ヤノ問題ハ法律問題ナリヤ事實問題ナリヤ事實問題ナリトセハ控訴裁判所ニ於テ確定セラルヘキ事項ニシテ法律問題トスレハ大審院ノ問題トシテ上告ノ理由タルヘキモノナリ此點ニ於テハ三種ノ說ヲ區別スルヲ得ヘシ事實問題トスルモノ法律問題トスルモノ及ヒ一部ハ法律問題ニシテ一部ハ事實問題ナリトスルモノ之ナリ余ハ第二說ノミカ正當ナルモノナリト信ス（學說、總覽商法會社一三九頁四四）

二　或事項カ公序良俗ニ反スルヤ否ヤヲ具體的ニ決スルハ裁判官ノ職權ニ屬ス然レトモ之レ公秩良俗ノ何タルヲ確定シ本條ノ內容ヲ確定スルヲ以テ前提トナスモノナルカ故ニ事實問題ニ非スシテ法律問題ナリ（學說、總覽商法會社一三八頁四三）

三　公秩又ハ良俗ノ意義ハ裁判官カ自由ニ確定スル事實問題ナルヲ以テ上告ノ理由トナラス但シ一定ノ行爲カ公秩又ハ良俗ニ反ストノ認定ハ之ニ反ス（學說、總覽商法會社一三九頁四五）

◉公序良俗ニ反スル行爲ノ意義

一　公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スル事項トハ法令ノ明文ヲ以テ禁止セサルモ普通ノ觀念ニ於テ共同生活ヲ保全スルノ妨トナルヘキ一切ノ事項ヲ謂フモノナリ故ニ其範圍廣漠ニシテ畢竟此標準ノ下ニ於テ裁判官ニ立法權ヲ認メタルト相異ナルコトナシ（學說、總覽商法會社一三三頁一〇）

二　如何ナル行爲ヲ公秩違反ノ行爲ト見ルヘキカハ國ニ依リ時代

ニ依リ異ナリ各場合ニ決セサルヘカラス同一ノ行爲ニシテ或時ハ違反行爲ト爲リ他ノ時ハ然ラサルコトアリ例ヘハ羅馬法ニテハ學者カ金錢ヲ得テ教授ヲ爲ス契約ヲ良俗違反ト見タルモ近世ノ法ハ然ラサル如シ賭博ヲ許ス國ニテハ賭博ハ良俗違反ノ行爲ニ非サルモ之ヲ禁スル國ニテハ違反行爲ナリ（學說、總覽商法會社一三四頁一三）

三　善良ノ風俗トハ其當時國民間ニ一般ニ行ハルル道德觀ナルヲ以テ其判定ニ付テハ裁判官又ハ當事者ノ道德觀ニ依ルヘカラサルハ勿論學者ノ案出シタル理想上ノ道德觀ニ依ルヘキモノニアラス國民生活ニ於テ承認シ實行セラルル道德觀換言スレハ國民間ニ一般ニ流行スル道德上ノ觀念及需要ニ從ヒ或行爲ノ善良ノ風俗ニ反スルヤ否ヤヲ判定スヘキモノトス（學說、總覽商法會社一三六頁二九）

◉本條「公ノ秩序ニ反スル行爲」ノ實例

一　本條「公ノ秩序ニ反スル行爲」ノ解（一九頁）

二　法人ハ其適法ナル目的ノ範圍內ニ於テ不法ナル行爲ヲ爲シ得ルモノニシテ即チ假令其目的カ抽象的ニ觀察スルトキハ適法ナルモ其目的ノ範圍內ニ屬スル具體的ノ行爲ハ適法ナラサル場合アリ得ヘシ例ヘハ移民業ヲ目的トスル會社カ醜業婦ヲ渡航セシメ印刷業ヲ目的トスル會社カ猥褻ナル書畫ヲ印刷販賣シタル場合ノ如キ之ニ屬スルモノトス（學說、評論七卷商法三頁）

三　適法ノ目的ヲ有スル會社カ其營業ヲ爲スニ當リ公ノ秩序善良ノ風俗ニ反スル行爲ヲ爲シタルトキ假ヘハ旅店ヲ業トスル會社カ其場屋ヲ賭博用ニ供シ又ハ貿易ヲ業トスル會社カ兵器ノ密輸入ヲ爲スカ如キ場合ニハ本條ノ適用アルモノナリ（學說、總覽商法會社一三六頁三二）

四　現在ノ我國ニテハ競馬會社カ馬券ヲ發賣シ出版會社カ猥褻畫ヲ版行シ米穀會社カ空米相場ヲ爲スハ公秩良俗違反ノ行爲トセラル保險會社カ詐術ヲ用ヒテ被保險者ヲ募集シ或ハ支拂フヘキ保險金ナキニ有ルカ如クシテ世ヲ欺ク行爲モ違反行爲ナリ（學說、總覽商法會社一三六頁三一）

◉會社ノ解散ヲ命シ得ル場合

一　會社ノ目的タル事業自身カ公ノ秩序ニ反スルトキハ其目的ノ不法タルニ依リ會社ノ設立ハ當然無效ナルヘク（民法九〇條）之ヲ解散セシムルノ要ナシ（學說、評論七卷商法一五頁ノ三）

二　會社ノ解散命令（一九頁）

三　公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スル行爲中ニハ單ニ法律行爲ノミナラス(1)民法第九〇條ニ依ル無效ナル法律行爲ハ勿論(2)動機ノミカ公序良俗ニ反スル行爲(3)事實上ノ行爲ヲ包含スレトモ(4)法律上ノ效果ヲ發生スルモ其效果カ當事者ノ意思ニ基礎ヲ有セサル種類ノ法律行爲即チ準法律行爲例ヘハ通知催告ノ如キ行爲ハ其性質上公序良俗ニ反スルコト能ハス(5)又同シク法的行爲中事實行爲即法カ其行爲ニ對シ直接ニ一定ノ法律上效果ヲ付スルモノ例ヘハ先占埋藏物ノ發見ノ如キ行爲モ同樣ナリ(6)次ニ違法行爲ニ付テハ會社ノ犯罪行爲ハ公序良俗ニ反スル行爲中ノ著シキモノニシテ其中法律行爲ヲ締結スルコト自體カ犯罪ヲ構成スル場合ハ法律行爲ニ付テ述ヘタル所適用セラルヘク私法上ノ不法行爲ニ付テモ同樣ナリ(7)債務不履行モ理論上不法行爲ト同樣ナリ（學說、詳濟七卷商法四頁）

四　本條ハ制限的ニ解釋シ會社カ個々ノ公序良俗ニ反スル行爲ヲ爲シ而シテ其行爲カ解散ヲ命スルニ相當ナル程度ニ重大ナル場合ニ於テ初テ解散ヲ命シ得ルモノニシテ相當ニ重大トハ行爲ノ性質上又ハ數量上會社ノ存立自體カ公序良俗ニ反スルニ至ル場合ヲ謂フ（同上）

◉有名無實ノ會社ト本條ノ適用

甲會社ハ營業停止以前ヨリ營業ノ資產ナキヲ確知シ乍ラ資產アルモノノ如キ狀態ニテ營業ヲ爲シ來リタルモノニシテ斯ル有名無實ノ狀態ニ在ル會社ヲシテ會社トシテ存在セシムルハ世人ヲシテ其會社タル虛名ニ誤信ヲ來サシメ公ノ秩序ヲ害スヘキコト尠カラサルヲ以テ斯クノ如キ會社ニ對シテ爲シタル裁判所ノ解散命令ハ相當ナリトス（大阪控三六年法一七八號一一頁）

◉虛僞ノ株金拂込登記ト本條ノ適用

原院ノ認定シタル事實ニ依ルトキハ抗告會社ハ其設立登記申請ニ關スル書面ニ第一回拂込金十三圓ヲ完全ニ株主ヨリ拂込マシメタルカ如ク記載シアルニ拘ハラス其實一株ニ付キ現金三圓ヲ拂込マシメタルノミニシテ該所爲タル會社法ノ規定ニ背キ公ノ秩序ヲ害スルモノト做シ解散ヲ命シタルモノニシテ原審ノ裁判ハ毫モ法律ノ解釋ヲ誤リタルモノニ非ス（大審三七年民一二一八頁）

◉役員ノ公序良俗違反ト本條ノ適用

一　本條「公ノ秩序ニ反スル行爲」ノ解（一九頁）

二　本條ニ所謂公序良俗違反ノ行爲ハ會社自身ノ行爲タルコトヲ要シ會社ノ役員カ誠實ニ其職責ヲ盡サスシテ株主又ハ債權者ニ損害ヲ與フルカ如キ場合ハ公序良俗違反ノ行爲ハ役員自身ニ存スルモノナルヲ以テ本條ヲ適用スヘキ限リニ在ラス（學說、評論七卷商法四頁同旨學說同上一六頁ノ二）

三　銀行カ利益ナキニ有リト稱シテ之ヲ株主ニ配當シ報告書ヲ疎漏ニシ損益計算書ニ不正ノ記載ヲ爲シ役員ニ多クノ賞金ヲ與フルハ會社ノ公秩良俗ノ違反行爲ト見ルヘキカ否カハ人ニ依リテ見解ヲ異ニス甲ハ此場合ニモ會社ニ違反行爲ナシ此等ノ行爲ハ銀行ノ役員カ誠實ニ其業務ヲ執行セサルニ過キス又役員ニ不正行爲アリトスルモ其役員ノ行爲タルニ止マリ會社ノ行爲ニ非サルヲ以テ會社ニ解散ヲ命スヘカラストシ乙ハ此等ノ行爲ハ會社ノ公秩良俗違反ノ行爲ナリ故ニ其會社ニ解散ヲ命スヘシトセリ我大審院ハ前說ヲ採リ其銀行ノ解散命令抗告事件（本問ノ一ニ該當ス）ニ關シ「會社ニ多クノ債務アリテ多額ノ損失ト爲リ利益ノ配當スヘキモノナキニ拘ラス役員カ損失ヲ隱蔽シ純益アリト稱シテ株主ニ配當ヲ爲シ役員自ラ賞與金ヲ取リ且監督官廳ニ對シ營業報告書ヲ提出セスシテ遂ニ營業ヲ繼續スル能ハサルニ至リ帳簿整理ノ名義ノ下ニ臨時休業ヲ爲シ整理案ナルモノヲ作製シタルモ誠意ヲ以テ該案ヲ實行スル意思アリト認メ難キ場合ニモ其銀行ハ公秩又ハ良俗ニ反スル行爲ヲ爲シタルモノト認ムヘキ形跡ナシ」ト決定セリ吾人ハ之ニ反對ス會社ノ代表者カ如上ノ行爲ヲ爲ストキハ會社カ違反行爲ヲ爲シタリト見テ可ナリト信ス（學說、評論七卷一五頁ノ一）

◉特別法ノ解散命令ト本條トノ關係

商法ノ規定スル解散命令ト特別法ニ規定スル解散命令トノ關係如何例ハハ農商務大臣カ取引所ヲ解散スル事ヲ得ル場合ニ付キ裁判所モ亦解散命令ヲ爲ス事ヲ得ルカ此ノ點ニ付テハ然リト解セサル可ラス蓋シ特別法ノ定ムル解散處分ハ事業ノ性質ニ照シ原則上商法ノ規定スル所ノミヲ以テ足ラストスル所ヲ補充スルモノト解スルヲ妥當トスヘケレハナリ（學說、總覽商法會社一三九頁四六）

◉解散命令後ノ解散決議ノ效力

一　解散ノ決定ニ對スル即時抗告アリテ執行停止中解散ノ決議其他ノ解散事由發生シタルトキハ會社ハ此等ノ事由ニ於テ解散シ解散登記ノ申請アルトキハ登記所ハ之ニ應シテ登記ヲ爲ササルヘカラス（學說、評論七卷商法五頁）

二　法ノ所期スル所ハ要之會社カ法律上ノ人格者トシテ存在スルコト無カラシメン爲メニシテ其目的ヲ達スル以上ハ如何ナル方法ニ依ルヲ問ハス必スシモ國權ノ干與ノ結果タルコトヲ要セサルナリ此點ニ於テ刑事上ノ制裁ト其性質ヲ異ニス況ンヤ刑事訴訟ニ於テモ上訴中被告人カ自殺シ又ハ被告人タル法人ヲ解散シタル場合ニ於テハ之ニ因リテ訴訟關係消滅シ前審ノ裁判ノ確定ニ依リテ其者及法人ハ犯罪人ト爲ルコト無キニ於テヲヤ（同上一一三頁）

三　保險會社ノ解散命令ト即時抗告（一七七頁）

四　會社カ解散命令ニ對シ抗告シ居ル中ニ他ノ事由ニ因リテ解散スルコトアリ偶然ノ事由ニ因ルコトアレハ解散命令ノ名ヲ避ケンカ爲メニ殊更ニ解散決議ヲ爲スコトアリ會社カ是等ノ事由ニ因リテ解散シ以テ解散登記ヲ申請スルトキハ登記所ハ之ニ應シテ登記スヘシ而シテ抗告カ立ツトキハ登記ヲ其儘ニ存シ抗告カ棄却セラレテ管轄裁判所ヨリ解散登記ノ囑託アリタルトキハ之ニ應シテ登記スヘシ（學說、評論七卷商法一六頁ノ一）

◉解散命令ト任意清算

解散命令ニ基ク會社解散後ノ清算手續ト雖モ會社財產ノ處分方法ハ任意清算即定款又ハ總社員ノ同意ヲ以テ之ヲ定ムルコトヲ得ルモノトス（學說、評論七卷商法五頁）

第四十八條ノ二

本編ノ規定ニ依リ登記スヘキ事項ニシテ官廳ノ許可ヲ要スルモノハ其許可書ノ到達シタル時ヨリ登記ノ期間ヲ起算ス

◉會社ノ設立免許ト營業免許トノ別

一　設立ノ免許トハ人格ヲ取得スルニ必要ナル免許ニシテ既ニ人格ヲ取得シタル者カ營業ヲ行フ爲メニ必要ナル免許トハ法律上ノ性質ヲ異ニスルモノナリ即チ營業ノ免許ハ會社成立ノ要件ヲ爲スモノニ非サルヲ以テ會社ハ免許ナクシテ成立ス（學說、總覽商法會社一四一頁一八）

◉類題、續四九條

二　銀行輕便鐵道業者又ハ無盡業者タル會社貯蓄銀行信託會社ノ如キハ其營業ニ免許ヲ要スルモノニシテ法律ハ其組織又ハ其資本金額等ニ關シテ營業ノ免許ヲ受クルニ必要ナル資格ヲ定ムルコトヲ常トス（學說、總覽商法會社一四四頁三七）

三　銀行條例其他擔保附社債信託法古物商取締法質屋取締法銃砲火藥類取締法ノ如キハ何何ノ業ヲ營マントスル者ハ認可免許又ハ許可ヲ受クヘキコトヲ規定ス是ニ因リテ觀レハ認可免許又ハ許可ヲ受クル者ハ事業ヲ營マントスル會社即チ既ニ成立セル會社タルコトヲ要シ從ツテ認可免許又ハ許可ハ會社成立ノ要件ニ非スト云ハサルヘカラス又認可免許又ハ許可ヲ必要トスル理由ヨリ考フルモ同一ノ結論ニ達スヘシ（學說、總覽商法會社一四五頁三八）

◉營業免許ト登記手續トノ關係

一　免許ヲ必要トスル事業ヲ目的トスル會社ノ設立ノ登記ヲ申請スルニハ官廳ノ許可書又ハ其認證アル謄本ヲ添付スルコトヲ要スルノ結果免許ヲ得ルコト能ハサル會社ハ設立ノ登記ヲ爲スコトヲ得ス會社カ成立後設立ノ登記前ニ於テ直チニ解散スルノ不都合ヲ生ス此點ニ關シテハ法規ノ不備ヲ曝露スト雖モ之レ如何トモスル能ハサル所ナリ（學說、總覽商法會社一四七頁五七）

二　會社ノ目的タル事業カ官廳ノ許可ヲ要スル場合ニ關シテ非訟事件手續法一八七條八號及ヒ一九六條ニ依レハ株式合資會社ニ在リテハ設立當時ノ申請書ニ營業ノ免許書又ハ其認證アル謄本ヲ添付スルコトヲ要スルカ故ニ此ル會社ハ設立登記以前ニ營業ノ許可ヲ受クルコトヲ要ス然レトモ合名會社及ヒ合資會社ニ付テハ此ノ如キ規定ナキカ故ニ會社ノ設立登記後開業前ニ營業ノ許可ヲ受クルヲ以テ足ル（學說、總覽商法會社一四七頁五八）

第二章　合名會社

◉合名會社ハ人的會社也

合名會社ニ在リテハ各社員カ會社債權者ニ對スル關係及社員相互間ノ關係ニ於テ人的信用ニ重キヲ置ク結果之ヲ人的會社ト稱スルモノトス（學說、評論八卷商法三九八頁）

第一節　設立

第四十九條

合名會社ヲ設立スルニハ定款ヲ作ルコトヲ要ス

◉會社ノ設立成立及創立ノ意義（續一一九條）

◉定款ノ作成行爲ト本條ノ適用（續民法一〇八條八三三頁）

◉定款作成ノ要式（續一二〇條）

◉親子間ノ合名會社設立行爲ト第百八條ノ適用（民法五八五頁）

◉親子間ノ合名會社設立ノ效力（二〇頁續民法八三二頁）

◉會社ノ設立ト詐害行爲ノ成否（續一〇四條）

◉假髮會社ノ設立ト虛僞登記ノ刑責（續五一條）

◉有限責任社員ノ義務ヲ加重セル定款（續一〇六條）

◉定款ニ於ケル自由制限ノ效力（續五〇條）

◉定款ニ於ケル連帶債務ノ解釋（續五〇條）

◉定款ノ解釋ト上告理由（續五〇條）

◉定款變更ノ效力發生時期（續五八條）

◉合名會社ノ設立行爲

一　合名會社設立ノ行爲ハ即チ定款ノ作成ニ在リ合名會社ハ定款ノ作成ニ因リテ成立ス（學說、總覽商法會社一五二頁六）

二　法人ノ設立行爲ハ一ナラスト雖モ合名會社ノ設立行爲ハ定款

ノ作成ナリ定款ヲ作成スル者ハ會社ヲ設立セントスル契約ノ當事者ニシテ定款ノ作成ニ依リテ會社成立スルト同時ニ其當事者ハ社員タル資格ヲ取得ス（學說、總覽商法會社一五一頁一）

三　續五一條「假裝會社ノ設立ト虛僞登記ノ刑責」ノ三

◉會社設立行爲ノ性質（續四二條）

◉出資約束ト設立行爲（續五五條）

◉定款ノ意義、性質及效力

一　定款トハ會社ノ設立ニ必要ナル事項ニ付キ設立者間ニ成立シタル約定ニシテ書面ニ認メラレタルモノヲ謂フ故ニ定款ハ會社ノ基礎タル規定ナリト定義スルコトヲ妨ケス（學說、總覽商法會社一一五二頁九）

二　定款ノ性質ト定款ノ作成（續民法七三八頁）

三　定款ノ作成ナル會社設立ノ行爲ノ法律上ノ性質ニ付テハ學者ノ所說一ニ歸セス思フニ會社ノ設立ヲ目的トスル契約ト會社設立行爲自體トハ性質上別箇ノ觀念ナリ然レトモ設立ヲ目的トスル契約ノ最終的履行行爲ハ定款ノ作成ナリ其ノ契約ノ履行ニ對シテ法律ハ法人成立ト云フ效果ヲ附與スルモノナリ之カ實質ヲ考ヘテ數人カ俱ニ社員タルノ意思ヲ以テ定款ノ作成ニ合意シ之ヲ了リタルトキニ法律カ法人ノ成立ヲ認ムト云フモ敢テ必スシモ不當ニ非サルヘシ此意味ヨリ謂フトキハ會社設立行爲ヲ單獨行爲ナリト云フモ將タ契約行爲ナリト云フモ畢竟說明ノ方法用語ヲ異ニスルモノト謂ハサルヘカラス（學說、總覽商法會社一五四頁二四）

四　定款ハ書面契約ナリ故ニ必ス書面ニ記載セサルヘカラス口約ニテモ可ナリトカ甚タシキハ意約ニテモ可ナリト云フ者アリ這ハ我國ノ會社ニ當ラス定款ハ常ニ書面契約ナリ書面ナケレハ定款ヲ成サス（學說、總覽商法會社一五四頁二六）

◉定款ノ作成ハ要書行爲ナリ（學說、評論五卷商法一九九頁）

五　法律ノ定款ト稱スルハ必スシモ常ニ書面自體ヲ云フモノニアラス例ヘハ定款ノ變更ト云フハ書面自體ノ變更ヲ謂フモノニアラスシテ之ニ記載セラレタル規則ノ變更ヲ謂ヒ又書面タル定款ハ滅失スルコトアルモ定款ハ之カ爲メニ消滅セス（學說、總覽商法會社一五五頁三二）

六　合資會社ハ定款ノ作成ニ依リテ成立シ定款ハ合資會社設立ノ當事者間ニ於ケル契約ノ履行トシテ作成セラルルモノナレハ合資會社ノ設立ニ付テハ先ツ設立當事者間ニ於テ合資會社ノ設立ヲ目的トスル契約ヲ締結スルコトヲ必要トシ次ニ其契約ノ履行トシテ定款ノ作成アルコトヲ要スルモノトス（名古屋地四年評論四卷商法六六頁）

七　會社ノ設立ヲ目的トスル當事者間ノ契約ハ無名契約ナリ從テ其ノ契約ニ別段ノ定ナキ以上ハ一切ノ事項總テ共同スヘク多數決ニ依リテ事ヲ決スルヲ得ス又此共同行爲ニ因リテ第三者ニ對シテ債權債務ヲ生シタルトキハ原則トシテ民法四二七條ノ規定ニ依リ平等ノ割合ヲ以テ權利ヲ有シ義務ヲ負フモノト解スヘシ（學說、總覽商法會社一五六頁三八）

八　會社ハ定款作成ノ時ニ於テ成立スルモノニシテ當事者ノ意思ニ因リ別ニ會社成立ノ時期ヲ定ムルコトヲ得サルモノト解ス（學

說、總覽商法會社一五六頁四一）

◉定款作成行爲ト代理ノ許否

一　定款作成行爲ハ即チ會社ノ設立ヲ目的トスル一ノ法律行爲ニ外ナラス而シテ法律行爲ハ一般ニ代理人ヲシテ之ヲ爲サシムル事ヲ得ルヲ原則トシ行爲ノ性質カ之ヲ許ササル場合及ヒ法律カ特ニ之ヲ禁止シタル場合ヲ例外トス然ルニ定款ノ作成行爲ニ付キ法律ニ於テ代理ヲ禁シタル明文ナク又行爲ノ性質上代理ヲ許ササルモノニ非ス若シ之ヲ許ササルニ於テハ會社又ハ無能力者ハ發起人タルコトヲ得サルニ至ルヘシ（東京地七年法一四〇八號一七頁評論七卷商法六一三頁同旨同上一八七頁法一四六〇號一九頁東京地四年評論五卷商法七九頁）

二　類題、續一二〇條

◉非眞意ノ定款作成ト會社ノ成立　〔判決全文〕

續五一條「假裝會社ノ設立ト虛僞登記ノ刑責」ノ三參看

◉銀行業ヲ目的トスル會社ノ成立

◉會社ノ設立免許ト營業免許トノ別

一　銀行業ヲ目的トスル商事會社カ其事業ノ經營ニ著手スル以前ニ要スル大藏大臣ノ認可ハ商事會社成立ノ要件ニアラスシテ其認可前ト雖モ法人ハ有效ニ成立セラルルモノトス（東京控五　最一八卷二〇四頁法一一七六號二一頁）

二　法律カ商事會社ノ設立ニ付キ特ニ官廳ノ認可ヲ受クヘキコトヲ要求セス又法人ノ目的タル事業ノ發起ニ付キ其設立前ニ於テ官廳ノ認可ヲ受クヘキコトヲ要求セスシテ單ニ法人ノ目的タル事業ノ經營ニ付キ當該官廳ノ認可ヲ受クヘキモノナリトナシタルニ過キサルトキハ官廳ノ認可ハ商事會社成立ノ要件ニアラス又其前提條件ニアラサルヲ以テ商事會社ハ其成立ニ要スル法定條件カ充實セラルルト同時ニ完全ニ成立スヘク當該官廳ノ認可如何ハ毫モ其成立ニ影響ヲ及ホスヘキモノニアラス唯後ニ至リ當該官廳カ其認可ヲ拒ミタルトキハ法人ハ所謂事業成功ノ不能ニ因リ解散ノ非運ニ遭遇スルコトヲ免カレサルモノトス（大審四年民聯合二一九九頁）

◉同旨學說（評論五卷商法三八五頁乃至三八九頁）

三　銀行營業ヲ目的トスル會社ト認可前ノ能力（三九頁）

四　右三ト同旨（東京地三年評論三卷商法七八頁東京控三年評論三卷商法二〇七頁）

五　會社ノ設立免許ト營業免許トノ別（續四八條ノ二）

第五十條

合名會社ノ定款ニハ左ノ事項ヲ記載シ各社員之ニ署名スルコトヲ要ス

一　目的
二　商號
三　社員ノ氏名、住所
四　本店及ヒ支店ノ所在地
五　社員ノ出資ノ種類及ヒ價格又ハ評價ノ標準

◉定款作成行爲ト代理ノ許否（續四九條）

◉定款ノ作成行爲ト本條ノ適用(續民法一〇八條八三三頁)
◉定款ト發起人住所ノ掲載方(續一二〇條)
◉定款附屬委任狀記載ノ效力(續一二〇條)
◉定款作成ノ推定(續一二〇條)
◉出資義務ト社員ノ責任トノ差異(續五五條)
◉定款變更ニ關スル規定ノ性質(續五八條)
◉定款變更ノ效力發生時期(續五八條)
◉定款ノ變更ト定款自體ノ更正(續五八條)

◉社員ノ意義及社員タル資格ノ取得

一　社員ナル語ニハ種種ノ意義アリ通俗ノ語ニ於テ會社ノ社員ト云フハ會社ノ使用人ノ意ニシテ恰カモ銀行ノ行員ト云フニ異ナラス然レトモ法律上ニ於テハ社員ナル語ハ一定ノ意義ヲ有ス合名會社ノ社員トハ會社ノ設立者及ヒ其ノ後社員トシテ新ニ入社シタル者ノ謂ナリ(學說、總覽商法會社一五七頁三)

二　社員タル資格ハ會社ノ設立者トシテ定款ヲ作リ之ニ署名スルニ依リテ取得セラル換言スレハ會社設立行爲者ハ會社ノ成立ト同時ニ其會社員ト爲ル即チ會社ノ設立行爲ハ同時ニ行爲者ヲシテ社員タル地位ヲ取得セシムルモノナリ而モ會社成立後ニ於テ社員タル資格ヲ取得スルハ入社ニ依ラサルヘカラス(學說、總覽商法會社一五七頁五)

三　社員ト爲ルハ會社ノ設立者トナルカ會社ノ成立後之ト入社契約ヲ結フカ(五八條)他ノ社員ノ承諾ヲ得テ或社員ヨリ其持分ヲ讓受クルカ(五九條七三條二項)又ハ定款中ニ或社員ノ死亡ノ場合ニ其相續人ヲ以テ社員トスヘキ旨定メタル場合ニ其相續人カ社員ト爲ルカノ孰レカニ出ツヘキモノトス(學說、總覽商法會社一五七頁七)

◉合名會社ノ社員ト爲リ得ル者

一　法令ニ別段ノ制限ナキ限リ國籍ノ內外男女老幼ノ別ナク苟モ權利ノ主體タリ得ルモノハ何人ト雖モ會社ノ社員ト爲ルコトヲ得ルヲ原則トス(學說、總覽商法會社一五八頁三)

二　會社ト發起人又ハ會社員タル能力(續四四條ノ二)

三　禁治產者ト無限責任能力(續六條)

四　破產者家資分散者及身代限ノ處分ヲ受ケ未タ債務ヲ完濟セサル者ハ無限責任社員タルコトヲ得ス(學說、總覽商法會社一六二頁三八)

◉會社ノ目的ノ意義及其可能性

一　目的トハ目的トシテ會社ノ營マントスル事業ヲ謂フ必スシモ基本的商行爲ニ限ラルルコトナシ(學說、總覽商法會社一六四頁五九)

二　株式會社ハ商行爲ヲ爲スヲ業トスル目的ヲ以テ設立シタル社團ナルカ又ハ商行爲ヲ爲スヲ業トセサルモ營利目的ヲ以テ設立シタル社團ナリ(商四二條)其ノ商行爲ヲ目的トスル場合ニ於テ所謂基本的商行爲(商二六三條二六四條)ニ限ルハ論ナク其ノ然ラサル場合ニ於テモ一定ノ事業ヲ記載スヘキハ當然トス固ヨリ商行爲ト非商行爲トヲ併セ目的ト爲スヲ妨ケス(學說、總覽商法會社六二三頁七四)

三　法人ノ目的タル事業カ不法性又ハ絕對不能性ヲ有スルトキ換言スレハ其事業カ禁止法ニ背キ公ノ秩序ニ反スルトキ又ハ其事業ノ成功カ物理上絕對ニ期待シ得ヘカラサルトキハ此種ノ目的ヲ有スル法人ハ法律上成立シ得ヘカラサルヤ論ナシト雖モ法人ノ目的ハ絕對可能性ヲ有スルコトヲ要セス通常可能ナルコト換言スレハ其目的カ事物ノ普通ノ經過ニ於テ其成功ヲ期待シ得ヘキ性質ノモノナルコトヲ必要トスルト同時ニ此程度ニ於テ不能性ヲ有スルヲ以テ足レリトス(大審四年民聯合二一九九頁評論四卷商法五〇六頁)

◉會社ノ目的ノ記載方

一　目的ヲ記載セシムルハ社會公衆ヲシテ會社ノ事業ノ種類ヲ周知セシムル爲メナレハ必ス特定シタル目的ヲ記載セサルヘカラス即チ運送營業仲立業ト云フカ如シ單ニ漠然商業ヲ營ムト云フカ如キ記載ニテハ不可ナリ(學說、總覽商法會社一六四頁六五)

二　漠然商行爲ヲ業トストシ或ハ各種ノ商業ヲ營ムトスルカ如キハ不可ナリ必ス特定ノ目的ノ記載ナカル可ラスサレハトテ此目的ハ偏狹ナル範圍ニ限界スヘシト云フニ非ス唯其記載ニ依リ慣習上一定ノ事業範圍ヲ推則スルヲ得レハ足ルヘシ故ニ例ヘハ英米ニ行ハレ近時吾國ニモ流行セントスルデパートメントストーアノ業務ノ如キ其營業ノ種類極メテ多キモノト雖モ差支ナシト解シ得ヘシ(學說、總覽商法會社一六四頁六六)

三　定款ニ於ケル目的記載ノ實例(續一二〇條)

◉本店及支店ノ所在地記載方

續五一條ノ「本條ノ本店及支店ノ所在地記載方」參看

◉出資ノ種類ノ意義及其內容

一　出資ノ種類トハ出資カ金錢ナルカ其他ノ財產ナルカ勞務ナルカ將タ信用ナルカヲ指示スルモノナリ(學說、總覽商法會社一六九頁一〇二)

二　勞務又ハ信用ヲ出資ノ目的ト爲シ得ル程ナレハ地上權永小作權等ノ物權各種ノ債權及ヒ特許權者著作權鑛業權等ノ如キ特別ノ財產權ヲモ出資ノ目的ト爲シ得ルコト明カナリ(學說、總覽商法會社一六九頁一〇五)

三　動產又ハ不動產ヲ出資ノ目的ト爲スト云フハ其所有權ヲ會社ニ移轉スルノ意味ナリト解スルヲ通常トス然レトモ時トシテハ其所有權ヲ會社ニ與ヘスシテ單ニ其使用收益ノミヲ爲サシムルコトアリ之レ使用權收益權ノ出資ナリ(學說、總覽商法會社一七〇頁一〇九)

四　信用ヲ以テ出資ノ目的ト爲ストハ社員トシテ其名ヲ列シ會社ノ債務ニ付キ連帶無限ノ責任ヲ負擔スルコトヲ表明シ以テ會社ノ信用ヲ增進スルヲ以テ其內容トス(學說、總覽商法會社一七一頁一一九)

五　佛國裁判例ニ於テハ商業上ノ信用ハ出資ノ目的タルヲ得ルモ政治上ノ信用ハ商業ヲ目的トスル合名會社社員ノ出資タルコトヲ得ストスルモ余ハ其理ノ在ル所ヲ知ル能ハス(學說、總覽商法會社一七一頁一二二)

◉定款ノ任意記載事項

一　五〇條列記以外ノ事項ヲ掲クルハ固ヨリ妨ケサル所ナルノミナラス實際ニ於テハ此以外ニ種種ノ規則ヲ定ムル必要アリテ法律モ亦是等ノ必要事項以外ノ事項ニシテ定款ニ記載セラルルコトヲ豫想セルモノアリ（學説、總覽商法會社一七三頁一三九）

二　定款ニ記載スルコトヲ得ヘキ事項ニ付テハ法律ニ制限ナシ苟モ强行規定ニ反シ又ハ公ノ秩序善良ノ風俗ニ反セサル限リハ如何ナル事項ヲ掲クルモ當事者ノ任意ナリ（學説、總覽商法會社一七三頁一四〇）

三　商法ハ當事者カ特ニ或事項ヲ定メタルトキハ必ス之ヲ記載スルコトヲ命シ若シ之ヲ記載セサルトキハ之ヲ定メタル效力ナシトセル事項アリ即チ無形式ノ合意ノ效力ヲ認メスシテ定款面ニ現ハレタル場合ニ限リ之ヲ認ムルモノアリ假ニ之ヲ定款ノ偶素又ハ任意事項ト稱ス（學説、總覽商法會社一七三頁一四二）

四　商法カ定款ニ記載シ得ヘキモノトスル所左ノ如シ（一）會社內部ノ關係第五四條（二）會社ノ業務ヲ執行スル社員ノ氏名五六條（三）會社ヲ代表スヘキ社員ノ氏名及ヒ共同代表ニ關スル事項六一條六一條ノ二（四）會社ノ存立時期又ハ退社ノ事由六八條六九條（五）持分ノ拂戻ニ關スル事項七一條（六）解散ノ事由七四條（七）解散ノ場合ニ於ケル財產ノ處分方法八五條（學説、總覽商法會社一七三頁一四三）

◉有限責任社員ノ義務ヲ加重セル定款（續一〇六條）

◉有限責任社員ニ信用出資ヲ認ムル定款（續一〇八條）

◉定款ニ於ケル自由制限ノ效力

◉續六八條「退社ノ止ムヘカラサル事由ノ例」參看

◉定款ニ於ケル株式讓渡制限ノ效力（續一四九條）

◉相續人社員タル旨ノ定款ノ效果

一　相續人社員タルヘキ旨ノ定款ノ規定ノ法律上ノ效果如何相續人ハ右ノ定款ノ規定ニ依リ當然ニ社員ト爲ルカ曰ク然リ然レトモ相續人ノ有スル相續ノ承認及拋棄ノ自由ハ固ヨリ定款ニ依リテ制限セラルルコトナシ（學説、評論八卷商法二四〇頁五）

二　定款ニ於テ死亡ト云フ退社事由ヲ除斥シタルトキハ一面ニハ相續ノ承認ニ依リ當然ニ社員ト爲ルノ地位ヲ相續人ニ與ヘ他面ニハ他ノ社員ニ相續人ノ社員タルコトヲ拒ムコトヲ得サラシムルノ效果ヲ生スルニ至ル（學説、評論八卷商法二四〇頁五）

◉定款ニ於ケル「連帶債務」ノ解釋

合資會社ノ定款ニ「當會社社員ハ酒造稅其他ノ公課等ニ對スル義務一切ハ各出資額ニヨリ連帶債務トス」トアルトキハ會社ハ其經營上ノ失敗ニ因リテ缺損ヲ來タシ若クハ其他ノ事由ニ因リ財政上納稅スル能ハサル場合ニ於テ各社員ハ其出資金ニ比例シ若シ無資力ナル社員アル時ハ其負擔部分ヲモ割當テ稅金ニ相當スル金員ヲ醵出シテ會社ニ貸與シ之ヲ以テ會社ヲシテ納稅ヲ爲サシメ其滯納處分ヲ免カレシムルノ約旨ナリト解スルヲ穩當ナリトス（大阪控六年法一二〇九號二一頁）

◉公序良俗ニ反スル定款ノ效力

强行規定又ハ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スル事項ヲ記載セルトキハ其定款全體ヲ無效ニ歸セシムルヤ否ニ在リ余ノ解スル所ニ依レハ此ノ如キ事項ノ記載ハ其之ニ關スル規定ノミヲ無效タラシムルニ止マリ定款全體ハ之ニ依リテ其效力ニ影響ヲ被ラス蓋シ定款ハ契約書ニ非スシテ規則ノ性質ヲ有スレハナリ但法律上ノ必要事項ニ關スル規定カ不法ナルトキハ其定款全體カ無效ニ歸スヘキハ言ヲ俟タサルナリ（學説、總覽商法會社一七四頁一四六）

◉業務執行社員ノ注意程度ト定款ノ特定

業務執行ハ善良ナル管理者ノ注意ヲ以テ爲スコトヲ要ス定款ヲ以テ注意ノ程度ヲ變更スルコトヲ得ルカ問題ナリ先ツ如何ニ定款ヲ以テスルモ故意ニ會社ニ損害ヲ及ホシタル場合ニ付キ豫メ賠償責任ヲ免スルコトヲ得サルハ自明ノ理トス然レトモ所謂重大ナル過失ニ因ル場合如何ニ付テハ曾テ獨國判例ノ如キハ之ヲ否認シタリト雖モ今ヤ特別ノ責任免除ヲ定ムルコトヲ得ト論スルヲ通説トス（學説、總覽商法會社二二八頁一三九）

◉定款ノ解釋ト上告理由

會社ノ定款ノ解釋ハ契約書ノ解釋ト同シク事實裁判所ノ專權ニ屬スルモノナレハ之ニ批難ヲ加ヘ上告ノ理由ト爲スコトヲ得ス（大審六年民六二八頁評論六卷民訴九六頁）

◉〔右ノ批評〕（學説カード二〇二）

◉署名ノ意義

一　發起人カ定款ニ署名スルニ付テハ法律ニハ必スシモ戸籍吏ニ屆出テラレタル本來ノ氏名ヲ以テ署名スルコトヲ要ストノ規定ナキヲ以テ其發起人ノ何人タルカヲ一般ニ明カニシ得ヘキモノタル以上ハ通稱又ハ其他ノ名ニ於テ署名スルモ妨ケナキモノトス（東京地三年評論三卷商法二六九頁）

◉署名ノ意義（二二一頁）

二　商法ニ所謂署名トハ必シモ自署ノミニ限ルヘキモノニアラス記名調印ヲ以テ之ニ代ヘ得ヘキモノトス（東京地四年法一〇八九號一五頁評論五卷商法七九頁）

三　商號ノ自署亦手形ノ署名ナリ（二二二頁）

四　會社ノ振出ス手形ノ署名（二二二頁）

五　自ラ爲ササル手形ノ記名捺印（二二二頁）

六　印刷ニ依ル手形ノ記名方法（二二二頁）

七　法律第十七號ト署名トノ關係（二二一頁）

◉定款ト作成ノ年月日

一　定款ノ作成ノ年月日ハ定款ノ要件ニ非サルヲ以テ定款記載ノ日附カ虛僞ナリシ場合ト雖モ定款ノ無效ヲ來スヘキモノニ非ラス（東京地七年評論七卷商法一八七頁法一四六〇號一九頁同旨東京地七年法一四〇八號一七頁）

二　定款ハ必ス特定ノ日ニ作成セサルヘカラサルノ理ナク其作成行爲完了ノ時ヲ以テ其作成ノ日ト爲スヘク從テ發起人ノ署名ヲ完成シタル日ハ即チ定款作成ノ日ナリト謂フヘク斯ノ如ク解スルニ於テハ結局定款ニ於ケル其作成ノ日ニ關スル記載ハ虛僞ナリト謂フニ歸著スト雖モ定款作成ノ年月日ハ定款ノ要件ニアラサルヲ以テ之カ爲メ定款ハ無效トナルコトナキモノトス（東京地八年評論八卷商法六三四頁）

第五十一條

會社ハ定款ヲ作リタル日ヨリ二週間内ニ其本店及ヒ支店ノ所在地ニ於テ左ノ事項ヲ登記スルコトヲ要ス

一　前條第一號乃至第三號ニ掲ケタル事項

二　本店及ヒ支店

三　設立ノ年月日

四　存立時期又ハ解散ノ事由ヲ定メタルトキハ其時期又ハ事由

五　社員ノ出資ノ種類及ヒ財産ヲ目的トスル出資ノ價格

六　會社ヲ代表スヘキ社員ヲ定メタルトキハ其氏名

七　數人ノ社員カ共同シ又ハ社員カ支配人ト共同シテ會社ヲ代表スヘキコトヲ定メタルトキハ其代表ニ關スル規定

會社設立ノ後支店ヲ設ケタルトキハ其支店ノ所在地ニ於テハ二週間内ニ前項ニ定メタル登記ヲ爲シ本店及ヒ他ノ支店ノ所在地ニ於テハ同期間内ニ其支店ヲ設ケタルコトヲ登記スルコトヲ要ス

本店又ハ支店ノ所在地ヲ管轄スル登記所ノ管轄區域内ニ於テ新ニ支店ヲ設ケタルトキハ其支店ヲ設ケタルコトヲ登記スルヲ以テ足ル

◉會社ノ設立ト對抗條件（續四五條）

◉官廳ノ認可ト登記期間トノ關係（續一四一條）

◉商業登記期間ノ伸長（六頁）

◉登記申請ト異程猶豫（四五頁）

◉休業銀行ノ登記義務（一一九頁）

◉登記期間ノ經過ト不處罰（續二六二條ノ二）

◉本條ノ本店及支店ノ所在地記載方

一　本店及ヒ支店トアルハ定款事項トシテノ本店及ヒ支店ノ所在ト異ナリ單ニ營業所ノ存在スル最小行政區劃ヲ示スヲ以テ足レリトセス詳細ニ其ノ所在ノ場所ヲ明示スヘキ法意ナリ（學說、總覽商法會社一七九頁二七）

二　本支店所在地ノ意義（續一二〇條）

◉勞務及信用出資ヲ登記セサル理由

商法五〇條ハ合名會社ノ定款ニハ社員ノ出資ノ種類及ヒ價格又ハ評價ノ標準ヲ記載スヘキコトヲ規定セリト雖モ五一條五號ニハ社員ノ出資ノ種類及ヒ財産ヲ目的トスル出資ノ價格ノミヲ登記スヘキコトヲ規定セリ其ノ理由ハ定款ニハ利益分配ノ標準ヲ定ムルタメ財産ヲ目的トセサル出資ノ評價ノ標準ヲモ記載セシムル必要アレトモ元來登記ハ外部ニ對シテ利害ノ關係ヲ及ホスヘキ事項ヲ公示スルノ制度ナルヲ以テ會社ノ債權者ノ權利ヲ行フ目的物タルヘキ財産ヲ目的トスル出資ノ價格以外ニ財産ヲ目的トセサル出資ノ評價ノ標準ヲ登記セシムルノ必要ヲ視サレハナリ（學說、總覽商法會社一七九頁三四）

◉資本ノ意義（續一七四條）

◉業務執行社員ハ登記ヲ要セス

代表社員ニ付テノミ登記ヲ命シ業務執行社員ニ付キ之ヲ命セサルハ業務執行ハ内部ノ關係ニシテ第三者ニ利害ノ關係ヲ生セサルヲ以テナリ（學說、總覽商法會社一八〇頁四三）

◉代表者ヲ定メテ登記セサル效果

各登記事項ハ何レモ會社ト取引スル第三者ノ知委スルヲ必要トスル事項ナルヲ以テ法律ハ之レカ公示手續ヲ强要セルモノニシテ登記事項ノ一部ノ欠缺ハ直チニ之カ爲メ會社ノ設立登記ヲ無效ト爲スヲ得サルモ登記セサリシ事項ハ其ノ存在ヲ第三者ニ對抗スルヲ得ズ例ヘハ合名會社カ特ニ代表社員ヲ定メタルモ之レヲ登記セサリシトキハ會社ハ第三者ニ對シ他ノ社員ノ爲シタル取引ヲ無效ナリト主張スルヲ得サルカ如シ（學說、總覽商法會社一八一頁四五）

◉支店設置ノ意義

一　商法ニ所謂支店ノ設置トハ事實ニ於ケル支店ノ設置ヲ指シ支店設置ノ決議ヲ以テ支店ノ設置其ノモノト爲スヲ得ス（大阪控四〇年法曹記事一七卷五號七九頁法四一九號一一頁）

二　續一四一條「變更登記ノ期間起算點」ノ三

三　支店設置登記ノ起算點（四五頁）

四　支店設置ノ時トハ現實ニ之レヲ設置シタルトキナリ支店ヲ設クルコトヲ決議シタルトキニ非ラス故ニ決議ヲ爲スモ登記スルヲ要セス又事務ヲ開始セストモ登記セサルヘカラス（學說、總覽商法會社一八二頁五七）

五　商法五一條二項ノ前段其ノ他支店所在地ニ於テハ二週間内ニ前項ニ定メタル登記ヲ爲シ云云トアルハ未タ本店支店ノ設ケナキ新タナル地ニ支店ヲ設ケタルトキノ規定トス（民刑局長回答三三年法曹記事一〇一號三五頁）

◉支店新設ノ登記申請手續

株式會社カ設立後在來ノ本店支店ノ所在地外ニ支店ヲ新設スルカ如キ場合モ定款變更ノ一例ニ屬シ從テ其登記申請ニ當リ非訟事件手續法第一八八條第二項ニ依リ株主總會ノ決議錄ヲ添附スルコトヲ要ス（學說、評論六卷商法三五一頁）

◉支店登記ト登記用紙トノ關係

商法五一條三項中其支店ヲ設ケタルコトヲ登記スルヲ以テ足ル云云トアルハ即チ同條二項ノ後段ト同樣其既ニ登記シアル本店又ハ支店ノ登記用紙ニ新設支店ヲ追加スル義トス（民刑局長回答三三年法曹記事一〇一號三五頁）

◉假裝會社ノ設立ト虛僞登記ノ刑責（無罪）（論旨及理由）

一　（上告論旨）第三點原判決ハ其判示第一事實ニ於テ被告廣正相被告萬藏政次郎ハ日本勸業殖産株式會社ト稱スル假裝ノ會社ヲ設立シ其會社ニ對スル世人ノ信用ヲ得ル手段トシテ別ニ他人ノ名義ヲ以テ同種ノ營業ヲ目的トスル假裝ノ合資會社ヲ設立シ云云トナシ之等兩會社ノ設立登記ヲ爲シタル所爲ヲ以テ登記官吏ヲシテ登記簿ノ原本ニ不實ノ記載ヲナサシメタリト判示スルモ元來會社ヲ設立セントスル目的ト設立行爲トハ全然別箇ノ觀念ナリ故ニ當事者カ眞ニ會社ヲ設立スルノ目的ヲ有セス又ハ其意思ナカリシトスルモ苟モ其意思表示ニシテ會社設立行爲タランカ毫モ會社ヲ成立セシムルノ妨ケタラサルモノトス即チ當事者カ眞實斯ル目的ヲ有セサリシ若クハ眞實ニ非サリシト云フカ如キハ單ナル心裡留保ニ過キスシテ該設立行爲ノ效力ニ影響ナキモノトス　民法第九十三條參照／故ニ假リニ被告等ハ前記兩會社ヲ設立セントスル目的カ原判決判示ノ如キ目的ニ出テ且ツ眞實會社ヲ設立スルノ意思ナカリシトスルモ其表示シタル意思ニシテ會社設立行爲タルニ於テ

ハ毫モ會社ノ成立ヲ妨クヘキモノニアラス（大審八年刑三一九頁評論八卷刑法三六頁）

二　然リ而シテ合資會社ハ定款ノ作成ニ依リ成立スヘキモノナレハ商法第百五條第四十九條ニ依リ明ナリ（松本博士會社法講義一七七頁松波博士日本會社法五三〇頁片山學士會社法原論一八七頁參照）故ニ大陸殖產合資會社ハ原判決判示ノ如ク日本勸業殖產株式會社ノ信用ヲ得ル爲メノ目的ニ出テタリトスルモ將又被告等ノ眞意如何ニ拘ラス其定款ノ作成ニ依リ成立シタルモノナルヲ以テ之カ設立登記申請ヲ爲シタルハ毫モ公務員ニ對シ虛僞ノ申立ヲ爲シタルモノニ非ス然ルニ原判決カ之ヲ以テ刑法第百五十七條ニ問擬シタルハ法律ノ解釋ヲ誤リタル違法ノ裁判ナリト信スト云フニ在リ（同上）

三　〔判決理由〕因テ按スルニ合資會社ハ定款ヲ作成スルニ因リテ成立スルモノナルヲ以テ定款ノ作成ハ即合資會社ノ設立行爲ニ外ナラス而シテ意思表示ハ表意者カ其眞意ニ非サルコトヲ知リテ之ヲ爲シタルカ爲メ其效力ヲ妨ケラルルコトナキカ故ニ定款作成者カ眞實合資會社ヲ設立スルノ意思ナク唯外形上之ヲ設立シタルカ如ク裝ハンカ爲定款ヲ作成シタルトキト雖モ其定款作成ハ合資會社設立行爲タルノ效力ヲ有シ合資會社ハ之ニ依リテ成立スルモノト謂ハサルヲ得ス從テ其定款ニ基キ合資會社ノ目的商號社員ノ氏名其出資額等ヲ記載シタル會社設立登記申請書ヲ當該區裁判所ニ提出シ登記官吏ヲシテ登記簿ノ原本ニ之カ登記ヲ爲シ且原本ヲ該區裁判所ニ備付ケシムルモ虛僞ノ事實ヲ申告シテ不實ノ登記ヲ爲サシメ行使シタルモノト謂フヲ得サルヲ以テ刑法第百五十七條第一項第百五十八條第一項ノ犯罪ヲ構成スヘキモノニアラス（同上）

四　本件ニ於ケル原判示事實ニ依レハ被告等四名ハ他人ノ名義ヲ以テ假裝ノ合資會社ヲ設立シ判示株式會社ニ於テ之ヲ買收シタルモノノ如ク裝ハンカ爲メ伊豆丸次郎平池信規及ヒ石內要三郎ニ對シ假裝合資會社ノ設立ヲ委囑シ之ヲ承諾セシメ信規名義ヲ以テ大陸殖產合資會社ナル名稱ヲ用ヰ社員ノ氏名出資額營業ノ目的等ヲ記載シタル會社設立登記申請書ヲ福岡區裁判所ニ提出シ登記官吏ヲシテ之カ登記ヲ爲サシメタルモノニシテ會社設立登記ヲ申請スルニハ申請書ニ定款ヲ添附スルコトヲ要スルモノナルカ故ニ本件ニ於テ登記申請前ニ右會社ニ關スル定款ヲ作成シタルコト自ラ明カニシテ申請書所揭ノ會社ノ名稱社員ノ氏名出資額及營業目的等ハ定款ノ記載ニ符合スルモノナルコトヲ推知スルニ難カラサレハ前段ニ說明シタル理由ニ照シ被告等ノ右會社設立登記申請ニ關スル所爲ハ前示法條ノ罪ヲ構成スルモノニ非サルヤ明カナリ然レハ原審カ之ヲ該罪ニ問擬シタルハ不法ニシテ本論旨ハ理由アリ原判決ハ此點ニ於テ破毀ヲ免レス（同上）

五　〔右ノ批評〕合資會社ノ設立行爲ハ相手方ナキ一方的意思表示ノ併立集合シタルモノニシテ意思表示ノ交換合致スル契約ニアラサルカ故ニ虛僞表示ニ關スル民法第九四條ノ規定ノ適用ナク從テ合資會社設立者カ設立ノ意思ナキニ拘ラス定款ヲ作成シタル場合ニハ民法第九三條ノ心理留保トシテ其設立行爲ハ有效ナリトス（學說、評論八卷商法五七九頁）

六　〔右批評ノ批評〕吾人學士ノ見解ニ贊同ス由來會社設立行爲ノ法律上ノ性質ニ關シテハ議論紛紛トシテ岐レ此點必ラスシモ本問ノ樞要論點ヲ爲ササルカ故ニ敢テ贅言セサル可シト雖モ吾人ハ合同行爲說ヲ採リテ動カサルコトハ今尙昨ノ如キナリ而シテ設立行爲ニ付キ右ノ說ヲ主張スルニ於テハ縱シ各當事者カ設立ノ意思ナキニ拘ハラス設裝シテ定款ヲ作成シタリトスルモ斯ル意思表示ハ民法第九三條ニヨリテ其效力ヲ妨クルコトナク從テ會社ノ成立ヲ否認シ能ハサルハ疑ヲ貽ササルナリ蓋シ同條前段ハ廣ク相手方アル意思表示ナルト相手方ナキ意思表示ナルトニヨリ其適用ヲ異ニセサレハナリ（學說、評論八卷商法五八四頁）

◉假裝賣買ト虛僞登記ノ刑責（有罪）（論旨及理由）（續民法五五五條）

◉株金拂込ノ不實ト虛僞登記ノ刑責（續一四一條）

第五十二條

會社カ其本店又ハ支店ヲ移轉シタルトキハ舊所在地ニ於テハ二週間內ニ移轉ノ登記ヲ爲シ新所在地ニ於テハ同期間內ニ前條第一項ニ定メタル登記ヲ爲スコトヲ要ス

同一ノ登記所ノ管轄區域內ニ於テ本店又ハ支店ヲ移轉シタルトキハ其移轉ノミノ登記ヲ爲スコトヲ要ス

◉事務所移轉ノ登記（續民法七四九頁）

◉他管ヨリノ移轉登記ト登記用紙

他ノ登記所管內ニアリシ支店ヲ本店所在地ノ登記所管內ニ移轉シタルトキハ他ノ登記所管內ニアリシ支店ヲ他ノ支店所在地ノ登記所管內ニ移轉シタルトキ若クハ他ノ登記所管內ニアリシ本店ヲ支店所在地ノ登記所管內ニ移轉シタルトキノ登記ハ同法五一條三項ニ準據シ移轉地登記所ニ於テハ既ニ登記シタル本店又ハ支店ノ登記用紙ニ其ノ移轉登記ヲ爲ス義ト解釋ス（民刑局長回答法曹記事一〇一號三五頁）

第五十三條

第五十一條第一項ニ揭ケタル事項中ニ變更ヲ生シタルトキハ二週間內ニ本店及ヒ支店ノ所在地ニ於テ其登記ヲ爲スコト要ス

◉登記事項ノ變更ノ範圍

一　設立登記事項ノ變更トハ其ノ實質ニ於ケルト形式ニ在ルトヲ同ハス舊事項ヲ削除シテ之ニ代フルニ新事項ヲ以テスル場合ノミナラス單ニ舊事項ヲ削除シ若クハ新事項ヲ添加スル場合ニテモ苟クモ定款ノ條項ノ增減改廢ノ總テノ場合ヲ指稱スルモノト解スヘキモノトス（學說、評論六卷商法三五二頁）

二　登記事項ノ變更ノ範圍（一一一頁）

三　本條ノ解釋（登記事項ノ消滅ト變更）（二〇頁）

四　取締役ノ死亡ト登記事項ノ變更（四六頁）

五　淸算人ノ死亡ト登記ノ要否（一一〇頁）

六　取締役ノ再選ト變更登記ノ要否（續一四一條）

七　取締役ノ退任就任ト變更登記（八六頁）

◉法人變更登記ノ諸問（續民法七四九頁）

◉社員ノ改名ト變更登記

合名會社ノ代表社員ハ同一人タリトモ其氏名ヲ變更スルトキハ登記事項ノ變更トシテ變更登記ヲ必要トス此點ニ關シテハ曾テ異論アリシヲ聞カス（學說、總覽商法會社一八七頁一〇）

◉代表社員ノ交迭ト變更登記

代表社員カ變更シタル場合ニ舊員ニ關シテハ抹消登記ヲ爲シ新員ニ對シテハ就任登記ヲ爲スヘキカ或ハ新員ノ就任登記ヲ爲ストキハ舊員ノ消滅ハ自ラ知リ得ラルトシ最早其抹消登記ヲ要セサルカ曾テハ抹消登記ヲ要スト論シタル者アリシモ今ヤ學者モ大審院モ之ヲ要セストスルニ一致シタリ（學說、總覽商法會社一八七頁一三）

◉解散事由ノ設定又ハ變更ト其登記

一定ノ期間ノ滿了又ハ日時ノ到來ニ因リ當然會社ノ解散スヘキコトヲ決議シタルトキハ會社存立時期ヲ設定又ハ變更シタルモノナレハ之レカ登記ヲ爲スヘキモノトス（大津地四一年法四九六號一一頁）

◉登記申請ノ義務者

一　登記ヲ爲スヘキ義務アル者（續九〇條）

二　取締役ノ交迭ト登記義務者（續一四一條）

三　就任前發生事項ト登記義務（續一四一條）

◉會社ノ社員變更ノ登記義務

合資會社ハ入社契約ニ因リ入社シタル者ニ對シ完全ニ會社ノ社員タルコトヲ得セシムル義務ヲ負擔スルモノト謂ハサルヲ得サルナ以テ其ノ結果トシテ會社ニ於テ其者ニ對シ社員變更ノ登記手續ヲ爲スヘキ義務ヲ負擔スルモノト解スルヲ相當トス（大審六年民五五頁）

二　會社カ入社者ニ對シテ社員變更ノ登記ヲ爲スヘキ義務ハ會社ト社員トノ間ノ一般社員權關係ニ伴ヒ社員ニ對シテ負擔スル登記義務ノ一發現ニ外ナラス（學說、評論六卷商法六五九頁同旨學說同上六六二頁）

三　合資會社ノ新入社員ノ氏名住所等ノ登記ハ無限責任社員ノ全員ノ申請ニ因リテ之ヲ爲スモノナルカ之レ必スシモ其無限責任社員カ會社ノ代表者トシテ登記ヲ爲スモノニアラス（學說、評論六卷商法六五九頁）

◉社員登記手續請求拒絕ノ失當

◉新入社員ノ登記ト定款トノ關係

一　會社カ社員登記手續請求事件ノ判決ノ執行トシテ登記ノ申請ヲ爲スニ當リ變更シタル定款書ヲ添附スルノ必要アルトキハ會社ニ於テ宜シク總社員ノ署名捺印ヲ求メテ定款變更ノ手續ヲ爲シ其新ナル定款書ヲ添附シテ登記手續ヲ爲スヘク未タ新ナル定款書ノ作成ナキコトヲ辭柄トシテ該登記手續ノ請求ヲ拒絕スルコトヲ得サルモノトス（大審七年民一一四三頁）

二　定款變更ハ會社ノ方面ニ於テ新社員ニ對スル入社契約ニ基ク義務トシテ之ヲ爲ササルヘカラサルモノナレハ其手續ヲ爲ササルヲ理由トシテ請求ヲ拒否シ能ハサルモノトス（學說、評論七卷商法八八一頁）

三　新入社員ノ登記ハ社員ノ氏名住所出資ノ種類及ヒ財產ヲ目的トスル出資ノ價格竝ニ其責任ノ有限又ハ無限ナルコトカ登記事項タルカ故ニ登記事項ノ變更トシテ之ヲ爲スニ止マリ別ニ定款變更ノ登記ハ其必要ナシ而シテ社員變更ノ登記ヲ爲スニ當リテハ變更セラレタル定款ノ添附ヲ要スル旨ノ規定ハ手續法中ニ存スルコトナシ（學說、評論七卷商法八七九頁）

四　合資會社ニ於テ社員入社ノ爲メ其變更登記ヲ爲スニ當リ變更セラレタル新定款書ヲ添附スルノ必要アル場合ニ於テ其入社員カ會社ニ對シ變更登記手續ヲ爲スヘキコトヲ求ムルニハ始メヨリ直チニ會社ニ對シテ變更登記ヲ爲スヘキコトヲ求ムルコトヲ得ルモノトス（學說、評論七卷商法八八〇頁）

五　非訟事件手續法第一八〇條第一八六條ニ依レハ合名會社從テ合資會社ノ變更登記ニハ別ニ定款ノ添附ヲ要求セル規定ハ存セサルモノトス（學說、評論七卷商法八八〇頁）

◉新社員ノ入社ト定款變更（續一〇六條）

◉辭任取締役ト登記手續請求權ノ存否（續一四一條）

◉變更登記ノ期間起算點

一　本條ハ別ニ變更登記ヲ爲スヘキ期間ノ起算點ヲ定メサレハ支店所在地ニ於テ登記スル場合ト雖モ尙ホ變更ノ事實發生ノ時ヨリ二週間內ニ之ヲ爲スヘキモノトス（大審五年民一四三三頁）

◉批評、贊同（評論六卷商法一六五頁同上一六六頁）

二　商法一〇五條第五三條第五一條第一項第一號及ヒ第五〇條第三號ノ規定ニ依レハ合資會社ノ社員死亡シタル爲メニ社員變更ノ登記ヲ爲スヘキ二週間ノ法定期間ハ會社ノ業務執行社員カ變更事由ノ發生ヲ知リタル日ヨリ起算スヘキモノニ非ス變更事由發生ノ日ヨリ起算スヘキモノナルコト明カナリ（大審四四年民三頁）

三　九七頁「監査役ノ選任及退任ノ登記」ノ二

四　期間ノ起算點（民法六二頁）

五　商法第五三條第一四一條第二項ノ變更登記期間ニ關シテハ商法ニ其計算法ニ付キ別段ノ定メナキカ故ニ商法第一條民法第一三八條ノ規定ノ結果當然民法第一四〇條ノ適用アルヘク從テ期間ノ初日ハ之ヲ算入セサルモノトス（法曹會決議九年三〇卷二號三七頁）

六　會社ノ合併ト登記期間ノ起算點（續八一條）

七　變更登記ノ期間起算點（續一四一條）

◉本條ハ登記期間ニ關スルモノニ非ス（諸法令非訟法一五〇條ノ三）

◉許可ヲ要スル場合ノ登記期間起算點

一　株式會社米穀取引所總會ノ決議ニ依リ監査役ヲ選擧シタル場合商法第一四一條第五三條ノ規定ニ從ヒ登記手續ヲ爲スヘキ二週間ノ期間ハ取引所法第一六條ニ依リ政府ノ認可アリタル日ヨリ起算スヘキモノトス（民刑局長回答法曹記事一四八號五六頁）

二　其ノ他登記事項ノ變更ニ付キ官廳ノ許可ヲ要スル場合ニ付テハ商法ニ規定ナケレトモ民法第四七條ノ規定セルカ如ク其ノ許可書ノ到達シタル時ヨリ登記ヲ起算スヘキモノナルヘシ（學說、總覽商法會社一九一頁四七）

三　官廳ノ認可ト登記期間トノ關係（續一四一條）

第二節　會社ノ內部ノ關係

第五十四條

會社ノ內部ノ關係ニ付テハ定款又ハ本法ニ別段ノ定ナキトキハ組合ニ關スル民法ノ規定ヲ準用ス

⊙出資ノ履行程度ト會社ノ自由（續五五條）

⊙清算又ハ破產中ト出資義務ノ範圍（續九二條）

⊙合資會社ト監査役ノ任設（三二頁）

◉會社ノ內部關係ニ關スル規定ノ性質

◉合資會社ト商法及定款ノ適用順序

合資會社ノ內部關係ニ付テハ第一ニ定款ノ定ムル所ニ從フヘク定款ニ別段ノ定ナキ場合ニ於テ商法ノ適用ヲ見ルヘキモノナレハ內部關係ニ關スル商法ノ規定ハ補充的性質ヲ有スル任意規定ナリトス（大審七年民二〇六八頁批評贊同、評論八卷商法二一四頁同上二一六頁）

⊙定款變更ニ關スル規定ノ性質（續五八條）

◉出資又ハ損失分擔ノ自由

一　例ヘハ或社員ハ損失ヲ分擔セス又ハ出資額限リニ責任ヲ負フトスルモ妨ケナシ故ニ實際上內部關係ニ付テハ稍合資會社又ハ株式會社ニ類似セル組織ト爲スコトヲ得ヘシ之レニ反シテ或社員ハ出資ノ義務ナシト定ムルカ如キハ其ノ效力ナシ何トナレハ之レハ共同ノ出資ヲ以テ事業ヲ營ムヘキ會社ノ本質ニ反スレハナリ（學說、總覽商法會社一九七頁二六）

二　或社員ハ毫モ利益ノ分配ニ與カルコトヲ得ストカ或社員ハ何等ノ出資ヲ爲スコトヲ要セスト定ムルカ如キハ會社事業ノ本質ニ反スルモノニシテ無效ナリ（學說、總覽商法會社一九八頁三三）

三　或社員ノ出資義務ナキ決議ノ效力（續一〇八條）

◉會社財產ノ檢査及ヒ假處分

裁判所ハ本件ニ於テ商法第五十四條民法第六百七十三條ニ參照シ假ニ申請人ヲシテ業務ノ執行ヲ妨ケサル範圍ニ於テ被申請會社ノ業務及其財產ノ狀況ヲ檢査スルヲ得セシメ尙ホ被申請會社ヲシテ申請人ニ對スル利益配當金ヲ供託セシムルヲ以テ其損害ヲ避クル目的ヲ達スルニ必要ナル處分ト認ム（長崎控五年法一一三六號二五頁）

◉業務執行社員ノ注意義務ト實例

合名會社ノ社員カ會社ノ業務ヲ執行スルニハ善良ナル管理者ノ注意ヲ以テ之ヲ爲スノ職務ヲ有スル事ハ商法五四條民法六七一條同六四四條ノ規定スル所ナルカ故ニ其業務執行中會社事務員ノ長年月ニ亘ル橫領行爲ヲ看破セサリシハ該注意義務ヲ怠リタルモノトシテ之ニ基ク會社ノ損害ニ付テハ各自其業務執行中ニ生シタル部分ニ付キ會社ニ對シテ賠償ノ義務アルモノトス（東京控五年最一八卷九三頁法一一六〇號二一頁評論五卷商法七六五頁）

⊙業務執行社員ノ注意程度ト定款ノ特定（續五〇條）

◉不就任ノ業務執行者ト賠償責任

然レトモ右業務擔當社員トシテ登記ヲ爲スモ事實就任ヲ爲ササリシ者ハ之カ賠償責任アルモノニ非ス（東京控五年最一八卷九三頁）

第五十五條

社員カ債權ヲ以テ出資ノ目的ト爲シタル場合ニ於テ債務者カ辨濟期ニ辨濟ヲ爲ササリシトキハ社員ハ其辨濟ノ責ニ任ス此場合ニ於テハ其利息ヲ拂フ外尙ホ損害ノ賠償ヲ爲スコトヲ要ス

⊙出資請求權ノ性質（續一〇八條）

⊙退社員ト出資義務（續一〇八條）

⊙解散命令ト出資拂込義務トノ關係（二八頁）

⊙社員ノ內部關係ハ連帶無限ニ非ス（續六三條）

⊙勞務ノ對價ヲ出資ニ充當（續一〇八條）

⊙本條ニ所謂「財產」ノ範圍（續一〇八條）

⊙會社ノ出資請求權ト消滅時效（三二頁六七頁三四三頁續民法九〇七頁）

◉出資約束ト設立行爲

一　出資ノ約束ナルモノハ我國法上會社設立行爲ノ一部ト解スルヲ相當トスルヲ以テ原院カ被上告人ノ一定ノ申立ノ趣旨ヲ明カニシ出資ノ約束トハ會社設立ノ際ニ於ケル出資ヲ爲スノ意思表示ナルコトヲ確定シ之ヲ設立行爲ノ一部ニ過キサルモノト認メタルハ所論ノ如キ不法アルモノニ非ス（大審七年民二一九五頁）

二　合資會社ハ定款ノ作成即チ會社ヲ成立セシムル事ヲ目的トスル一方的意思表示ノ集合ニヨリテ成立シ出資ノ約束竝ニ其約束ノ履行タル出資ノ提供行爲ハ共ニ既ニ成立セル會社ニ對シ社員ノ爲スヘキ行爲ナルヲ以テ出資ノ約束及出資ノ提供行爲ハ合資會社設立行爲ト何等關係ナキモノトス（宇都宮地六年法一二一〇號一八頁評論六卷商法一三八頁）

◉出資ノ請求權者

一　出資ハ會社ニ對シテ之ヲ爲スモノナリ出資請求權者ハ則チ會社ナリ之會社カ法人タルノ結果ナリ故ニ社員ハ社員トシテ他ノ社員ニ對シテ出資ノ差入ヲ請求スル權ナシ合名會社ヲ法人トセサル法制ノ下ニ於テハ出資ハ別人ニ爲スニ非スシテ資格ノ異ナル同一人ニ對シテ互ニ履行ヲ爲スモノニ外ナラス（學說、總覽商法會社二〇四頁四一）

二　社員モ出資義務ノ履行ヲ求ムルコトヲ得トノ點ニ付テハ學者中異說ナキニアラス社員相互ノ間ニ存スル權利義務ハ一旦會社カ成立シタルトキハ社員間ノ權利義務タリシモノハ會社ノ權利義務ト變スルヲ以テ爾後ハ唯會社ト社員トノ法律關係ニ過キスト論スル學者アリト雖モ會社ノ社員トシテ其相互ニ有スル權利義務カ會社成立ト同時ニ消滅スルノ謂ハレナシ我商法ニ於テ對內關係ニ付キ組合ノ規定ヲ準用スヘキモノトセルカ故ニ社員相互ノ間ニ於テモ尙ホ法律關係ノ存在スルヲ認ムルモノナリト謂ハサルヘカラス（學說、總覽商法會社二〇四頁三八）

◉財產出質ノ性質及危險負擔

一　出資義務ノ法律上ノ性質ニ付テハ議論アルモ賣買賃貸借等民法上ノ有名契約ニ屬スルニ非スシテ定款ト稱スル會社契約ノ直接ノ效果ナリト解スヘキカ如シ（學說、總覽商法會社二〇三頁三〇）

二　財產出資ノ場合ニ於テ權利ノ移轉ヲ目的トスルモ之レヲ以テ賣買ナリト云フ能ハス又權利ヲ移轉セスシテ其使用權ヲ出資ノ目

的トスル場合ニハ之ヲ以テ賃貸借ナリト解スル能ハス勞務出資ノ場合ニ於テオヤ唯權利ノ移轉ヲ目的トスル場合ニ於テハ其讓渡ハ之レヲ有償ナリト解スヘキノ結果賣買ニ關スル民法規定ノ準用ヲ受クルニ至ルヘキナリ故ニ追奪擔保及瑕疵擔保等ニ關スル原則ハ財產出資ノ場合ニモ應用セラルヘシ其他危險負擔ニ關スル一般契約ノ原則亦同シ(學說、總覽商法會社二〇二頁二九)

三 余ノ解スル所ニ依レハ出資ニ關スル關係ハ會社ノ內部ノ關係ニシテ會社ノ內部ノ關係ニ付テハ組合ニ關スル民法ノ規定ノ準用アリ然ルニ危險問題ニ關スル民法五三四條以下ノ規定追奪擔保又ハ瑕疵擔保ニ關スル賣買ノ規定ハ等シク組合契約ニ適用又ハ準用アルカ故ニ從テ組合ニ關スル民法ノ規定トシテ合名會社ノ出資ニモ準用セラルヘキモノタリ(學說、總覽商法會社二〇三頁三二)

◉出資差入ノ方法

一 出資ノ差入ハ權利移轉ノ財產出資ニ在リテハ財產權ノ移轉及ヒ之ニ伴フ方式ヲ意味ス例ヘハ動產ノ引渡又ハ不動產ニ登記ヲ要スル類是ナリ權利使用ノ財產出資ニ在リテハ社員ハ引渡其他財產ノ使用ノ爲メニ必要ナル手續ヲ爲ス事ヲ要ス(學說、總覽商法會社一九九頁六)

二 商法其他ノ特別法ノ規定ニ依ル專用權ノ類モ亦出資ト爲スコトヲ得ヘシ即チ商號權著作權商標權竟匠權特許權實用新案權等之ナリ其他民事會社ニテハ鑛物採掘權砂鑛採取權等モ出資ト爲スコトアルヘシ而シテ其差入レノ方法即チ權利移轉ノ手續ハ當該法令ノ定ムル所ニ準據スヘキナリ(學說、總覽商法會社二〇〇頁八)

◉勞務出資ノ例

造船事業ヲ營ム合名會社ニ於テ造船技師カ自己ノ專門上ノ知識ヲ以テ造船事業ヲ監督經營スルコトヲ出資ノ目的ト爲シタル場合ニハ定款ノ定ムル所ニ從ヒ社員タル間ハ誠實ニ其技術上ノ勞務ニ服セサルヘカラス若シ此ノ義務ヲ怠ルトキハ除名セラルルコトアルノミナラス民法四一四條以下ノ制裁ヲ受クヘシ(學說、總覽商法會社二〇一頁一七)

◉信用出資ノ例

實業界ニ於テ名望アル富豪カ合名會社ノ社員トナリ連帶無限ノ責任ヲ負フヘキコトヲ明カニシテ會社ノ信用ヲ增加スルノ手段ト爲スコトアリ之レ則チ信用ノ出資ニシテ此場合ニハ其社員ハ何等直接ニ財產ヲ會社ニ差入レス又會社ノ業務ヲモ採ラス只其名義ヲ社員中ニ列スレハ足ルナリ(學說、總覽商法會社二〇一頁一九)

◉勞務又ハ信用ノ出資ト詐害行爲

勞務又ハ信用ヲ出資スヘキ約束ハ債權者之ヲ取消スコトヲ得ス何トナレハ勞務又ハ信用ヲ出資スルモ直接ニ債權者タル社員ノ辨濟資力ヲ減少スルモノニ非サレハナリ(學說、評論四卷商法九頁)

◉會社ノ設立ト詐害行爲ノ成否(續一〇四條)

◉出資ノ履行程度ト會社ノ自由

一 合名會社及ヒ合資會社ノ資本ヲ構成スヘキ社員出資ノ拂込ニ就テハ法律ハ何等之ニ關涉スル處ナキカ故ニ一時ニ其出資ノ拂込ヲ爲サシムルト數回ニ之ヲ分割シテ拂込マシムルト又定款ニ其拂込時期ヲ定メオクト否トハ全ク會社ノ自由ナリトス蓋シ合名會社及ヒ合資會社ニ在リテハ其社員ノ無限責任ヲ以テ會社信用ノ基礎ト爲シ株式會社ノ如ク會社資本ヲ以テ基礎ト爲スモノニ非サレハナリ(法曹會決議三〇卷二號三七頁)

二 (右ノ批評) 顧フニ合名會社合資會社ノ社員ノ出資義務ハ會社ノ內部關係ニ屬スル事項ナルカ故ニ形式的ニ言ヘハ商法第五四條ノ適用ヲ生スル所ナレトモ組合出資ト會社出資トハ素ト同一性質ヲ有スルモノニ非ラス即チ前者ニ在リテハ組合員間即チ契約當事者相互間ノ關係ニ過キサルモ後者ニ在リテハ社員對會社ノ關係ニ屬ス隨テ組合出資ノ觀念ヲ以テ直ニ此場合ヲ律スヘカラサルヤ極メテ明白ナリ故ニ會社出資ノ問題ハ商法ニ直接明文無キ限リ會社ノ本質及ヒ商法一般ノ規定ヨリ歸納抽出サレサル可ラス然リ而シテ合名會社合資會社ハ社員相互間ノ信用ヲ基礎トスルモノナルカ故ニ本問ヲ積極的ニ論定スルモ此二ノ會社ノ本質ニ反スルモノニ非スト稽フ法典カ株式會社ニ於ケルト異別ニ取扱ヒ之カ出資ニ關シテ何等ノ規定ヲ設ケサルコトハ積極ノ論定ヲ維持スル根據ヲ爲スモノナリト信ス又況ヤ各社員ノ拂込ノ程度カ其出資ノ價格ノ割合ニ應シ同一程度ニ於テ爲ササル可ラストスル法文上ノ論據無キニ於テオヤ(學說、評論九卷商法一八五頁)

三 或社員ニ全部ヲ一時ニ或社員ニ一部宛ヲ數回ニ或社員ニハ全部後日ニスル等皆自由ナリ然レトモ此ノ自由ハ一ニ總社員ノ同意ニ據ルコトヲ前提トス既ニ總社員ノ同意ニ基クカ故ニ外形上不公平ナルカ如シト雖モ實質上毫モ不公平アルコトナキナリ(學說、評論九卷商法一八四頁二)

四 出資義務履行ノ程度ニ關シテ何等ノ定ナキ場合ニ於テ業務執行社員ハ其ノ決スル所ニ依リ隨時或社員ノ一部ニ出資ノ履行ヲ命スルコトヲ得ルカ將タ總社員ノ同意ニ依リテ其程度ヲ一一定メサルヘカラサルカ是レ單純ナラサル一箇ノ問題タリ此ノ點ニ付テハ未タ多クノ學說ニ接セスト雖モ余ハ各社員ノ出資ノ價格ノ割合ニ應シ業務執行社員ニ於テ同一ノ出資ノ履行ヲ命スルコトヲ得ルモノト解セント欲ス(學說、評論九卷商法一八四頁二)

◉出資義務ト社員ノ責任トノ差異

出資義務ト社員ノ責任トノ差異ハ前者ハ會社內部ノ關係ニ屬スル事項ニシテ其範圍ハ定款ニ依リテ定マレル限度ニ止ルニ反シ後者ハ會社外部ノ關係ニ屬スル事項ニシテ其範圍ハ無限ニシテ會社債務ノ全部ニ付キ其責任ヲ負擔シ一定ノ限度ニ止マラサルニ在ルモノトス(學說、評論八卷商法三九八頁)

◉出資義務ト相殺

一 商法第一四四條第二項ニ於テ特ニ株主ハ株金ノ拂込ニ付キ相殺ヲ以テ會社ニ對抗スルコトヲ得スト規定シタルハ株金ノ拂込ハ性質上相殺ヲ許ササルモノニ非サルコトヲ暗示セリト謂フヘク從ツテ株金ト其性質ヲ同ウスル合資會社ノ出資ニ付テモ何等例外規定ヲ設ケサル我商法ニ於テハ右ト同一ニ解釋スルテ妥當トスルヲ以テ會社ノ出資ハ其性質上他ノ債權ト相殺スルコトヲ得サルモノナリトノ論旨ハ其理由ナキモノトス(東京區五年法一一三〇號二五頁同旨學說評論六卷商法一四五頁)

二 第一四四條第二項ハ株式會社ニ特別ナル規定ニシテ合資會社

ニ類推スルヲ得ス何トナレハ右ノ規定ハ株式會社ハ所謂物的會社トシテ會社資本ノミカ會社債權者ノ信用ノ基礎ヲ爲スモノタルコトニ基因スルモノニシテ從テ合資會社ノ如ク社員カ直接ニ其責任ヲ負フモノニ付テハ之レヲ類推シ得ヘキニ非サレハナリ(學說、評論六卷商法一四六頁)

⊙出資義務ト持分拂戻トノ相殺(續七一條)

◉出資請求權ト讓渡性

一　合資會社ノ其社員ニ對スル出資請求權ハ純然タル債權ニシテ性質上固ヨリ轉付シ得ヘキモノトス(東京控七年評論七卷商法一九六頁法一三九五號二五頁同旨學說評論六卷商法一四五頁)

二　出資金請求權ノ轉付(三三頁)

三　合資會社ノ出資ト差押及ヒ轉付(民訴四九四頁)

四　株金拂込請求權ノ性質及移轉(續一五二條)

⊙持分ノ本質ト差押ノ許否(續五九條)

第五十六條

各社員ハ定款ニ別段ノ定ナキトキハ會社ノ業務ヲ執行スル權利ヲ有シ義務ヲ負フ

◉業務執行ノ意義

業務ノ執行トハ對內關係ニ於テ會社ノ事業ニ關スル法律上又ハ事實上ノ業務ヲ執行スルコトヲ謂フ(學說、總覽商法會社三三頁三)

◉會社ノ代表ト業務ノ執行トノ關係

一　會社ヲ代表スル社員ハ亦業務ヲ執行スルヲ常トスト雖モ理論上ニ於テハ二者全然其ノ觀念ヲ異ニス故ニ業務執行ノ權利ヲ有シテ會社ヲ代表セサル者アリ又代表權ヲ有スル社員ニシテ業務ヲ執行スルヲ得サル者アリ(學說、總覽商法會社二一五頁二〇)

二　業務執行ノ權利ノ有無ハ會社ト其社員トノ間ノ問題ナリ會社ヲ代表スル權限ノ有無ハ第三者ニ對スル問題ナリ各別ニ之ヲ規定スルノ不可ナラサルハ尙ホ新民法カ委任ト代理トヲ區別シタルニ相似タリ(學說、總覽商法會社二一五頁二三)

三　他人ト賣買契約ヲ締結スル行爲ハ代表關係ナリト雖モ內部ヨリ之ヲ見ルトキハ一ノ業務執行ニ外ナラス是ノ故ニ內部ニ於テ業務執行ト解スヘキ行爲ハ必スシモ會社代表行爲ニ非スト雖モ會社代表ノ行爲自體ハ內部ヨリ觀察スルトキハ必ス業務ノ執行ナラサルヘカラス(學說、總覽商法會社二八六頁二六)

四　業務執行ト會社代表トノ關係(續一六九條)

⊙會社ノ常務ハ各社員專行スルヲ得(本條別項)

◉業務執行者ハ社員ニ限ル

社員ニ非サル者ニ業務執行ノ權利義務ヲ認ムル事ヲ得ルカ曰ク然ラス是レ商法カ常ニ業務執行社員ノ文字ヲ用ヒタルニ徵スルモ將タ合名會社ニ付キ有限責任社員ノ業務執行ニ當タルコトヲ禁シタルニ徵スルモ法ノ精神炳乎タリト謂フヘシ(學說、總覽商法會社二一四頁八)

⊙代表者ハ社員タルコトヲ要スルヤ(續六一條)

⊙總社員ノ代表權ヲ除外シ得ルヤ(續六一條)

⊙會社經營一切ノ代理權ノ授與(續一七〇條)

◉法人ハ業務執行者ト爲ルヲ得ス

業務執行社員ノ性質其職務ノ態樣等ヨリ法意ヲ推測スルトキハ法人ハ業務執行社員ト爲ルヲ得スト解スルヲ可トス(學說、總覽商法會社二一四頁一〇)

◉業務執行社員ト其名稱

一　社員カ業務執行社員ナルカ否カヲ決スルハ專ラ其ノ實ニ依ル名ハ業務執行社員又ハ社長ナルモ若シ其實ヲ有セサルトキハ之ヲ業務執行社員ト見サルナリ(學說、總覽商法會社一三)

二　業務執行社員ト稱セサルモ右業務擔當社員ナル名稱ハ舊商法上ノ名稱ニシテ現行商法ニ於ケル合名會社ノ業務執行社員及代表社員ノ職務權限ヲ兼有スルモノニ該當スルカ故ニ定款ニ所謂業務擔當社員トナリタル者ハ會社ノ業務執行社員兼代表社員ニ就任シタルモノト認ムルヲ相當トス(東京控五年評論五卷商法七六五頁)

◉會社ト業務執行社員トノ關係

一　各社員カ原則トシテ業務執行ノ權利義務ヲ有スルハ委任契約ノ結果ニ非スシテ法律規定ノ當然ノ結果ナリ(學說、總覽商法會社二一四頁一五)

二　會社ノ業務ヲ執行スヘキ各社員又ハ各業務執行社員ノ會社ニ對シテ如何ナル權利ヲ有シ又如何ナル義務ヲ負ヘルヤニ付テハ商法ニ特別ノ規定ナキカ故ニ定款ニ別段ノ定ナキ限リハ委任ニ關スル民法六四四條乃至六五〇條ノ規定ヲ準用スヘキモノナリ(學說、總覽商法會社二一四頁一四)

⊙會社ト代表社員トノ關係(續六一條)

◉業務執行社員ヲ特定シタル效果

一　今定款ヲ以テ社員ノ一部ニ業務ノ執行ヲ爲サシムヘキコトヲ定メタルトキハ他ノ社員ヲシテ業務ノ執行ニ與カラシメサルノ意ト解スルヲ妥當トス(學說、總覽商法會社二一八頁四九)

二　便宜上定款ヲ以テ或社員ヲ業務執行社員ト定メタルトキハ他ノ社員ハ業務ノ執行ニ干與スルコトヲ得ス然レトモ民法六七三條ノ規定ニ基キ業務及ヒ會社財產ノ狀況ヲ檢査スルノ權アリ(學說、總覽商法會社二一八頁五三)

⊙代表社員ヲ特定シタル效果(續六一條)

◉社員ノ監視權ニ關スル諸問

一　社員ハ業務執行ノ權利ヲ有セサルトキト雖モ其ノ業務及財產ノ狀況ヲ檢査シ業務執行ニ關スル報告ヲ求ムルノ權利ヲ有ス學者之ヲ監視權ト稱ス(學說、總覽商法會社二二二頁八四)

二　定款ニ於テ之レ以上ノ權利ヲ與フルモ可ナリ例ヘハ業務ヲ執行セサル社員ハ右ノ檢査權ノ外ニ一定ノ事項ニ付テハ業務執行社員ノ報告ヲ求ムルノ權アリト規定スルモ差支ナキナリ(學說、總覽商法會社二二三頁九〇)

三　監視權ハ代理人ニ依リ行使スルコトヲ得ルカ獨法ハ明文ヲ以テ其ノ自身行使ヲ必要ト爲シタルヲ以テ法定代理人以外ノ代理人ニ依ル行使ヲ認メサルコト明白ナリ我民法ニハ明文ナシト雖モ業務執行社員ヲ社員ニ限リタル立法ノ精神ニ對比シ解釋上獨法ト同一ニ斷スルヲ適當トス(學說、總覽商法會社二二二頁八九)

四　定款ノ規定ヲ以テ監視權ヲ除斥制限スルコトヲ得ルカ商法第五四條ハ汎ク定款又ハ本法ニ別段ノ定ナキトキハ云云ト規定シ而

シテ本論點ニ付テハ本法ニ何等ノ規定ナキカ故ニ文理解釋トシテハ本問ニ對シテ積極ニ斷定スヘキカノ外觀アリ然レトモ此ノ監視權ハ素ト不正又ハ不當ノ業務執行ヲ防止スルコトヲ目的トスルモノナルカ故ニ法律ノ眞精神ハ此ノ如キ除斥又ハ制限ヲ認メサルニ在リト謂ハサルヘカラス（學說、總覽商法會社二二二頁八六）

◉合名會社ニ於ケル決議ノ方式

一　合名會社ニ於ケル決議ニ關シテハ法律上一定ノ方式ニ從ヒタル社員ノ總會ヲ開クヘキ規定モ亦タ一定ノ方式ニ從ヒ必ス社員ノ總會ヲ開クヘキ旨ノ規定モ之レナキヲ以テ民法六七二條ノ方式ニ從ヒ必ス社員ノ總會ヲ開クヘキ旨ノ規定ノ如キハ之ヲ合名會社ノ決議ニ準用スヘキモノニアラス（大阪控三七年法二一二號六頁）

二　業務執行社員カ決議ヲ爲スノ手續ニ付テハ法律ニ之ヲ制限スルコトナシ故ニ會議ヲ開キテ決議ヲ爲スモ將タ又會議ヲ開カス書面ニ依リテ決議ヲ爲スモ差支ナク而シテ會議ヲ開ク場合ニ於テモ招集ノ際決議スヘキ事項ヲ通知スルコトヲ要セサルモノトス（學說、總覽商法會社二二六頁一一九）

◉業務執行ト過半數決

一　或ハ商法第五六條ノ規定ハ各社員ニ獨立シテ業務ヲ執行スルノ權利ヲ與ヘタルモノニシテ民法第六七〇條ノ規定ハ此場合ニ適用ナキモノナリト解スル者アルモ此說ハ業務執行權ニ關スル規定ト業務執行ノ方法ニ關スル規定トヲ混同シタル謬說ナリ（學說、總覽商法會社二二三頁九二）

二　商法ハ業務ノ執行ニ付キ各社員カ平等ノ權利義務ヲ有スルコトヲ規定セルニ止マリ他ニ何等ノ規定ヲ爲ササルヲ以テ民法組合ノ規定ヲ準用ス從ツテ合名會社ノ業務執行ハ總社員ノ過半數ヲ以テ之ヲ決ス蓋シ總社員ノ同意ヲ要ストセハ不便ナルヘク又各社員獨斷ニテ何事ヲ爲スモ可ナリトセハ各社員ノ行爲相矛盾シテ危險ナル結果ヲ生スルニ至ルヘシ故ニ民法ノ公益法人ノ理事ノ場合ト均シク過半數決ヲ以テ最モ適當ト爲セシナリ茲ニ過半數トハ絕對過半數ニシテ比較多數ノ謂ニ非ス（學說、總覽商法會社二二四頁一〇〇）

三　特ニ執行社員ヲ定メタルトキハ其社員ノ過半數ヲ以テ決ス（學說、總覽商法會社二二五頁一〇四）

四　過半數決ノ算定ニ付テハ人頭數ニ依ルヘキモノニシテ出資額等ニ依ルヘキモノニ非ス然レトモ此ノ民法ノ規定ハ本來任意規定ナリ從テ定款ヲ以テ例ヘハ出資價格ヲ標準トスル過半數ニ依ルヘキ旨ヲ定ムルコトヲ妨ケス（學說、總覽商法會社二二六頁一一五）

◉會社ノ常務ハ各社員專行スルヲ得

一　會社日常普通ノ常務ニ付テハ各一人ニ於テ之ヲ專行スルコトヲ妨ケサルモ若シ他ノ業務執行社員ニ於テ異議ヲ述ヘタル者アルトキハ矢張リ過半數ニ依リテ決セサルヘカラス（學說、總覽商法會社二二七頁一二七）

二　業務執行ト常務執行トハ如何ナル差違アリヤ此兩者ヲ精密ニ區別スル標準ヲ示スコト能ハスト雖モ業務トハ會社ノ營業ニ關スル大体ノ方針ヲ指シ常務トハ此方針ニ從ヒ日日爲スヘキ通常ノ事務ヲ意味スルモノト解シテ妨ケナカルヘシ（學說、總覽商法會社二二七頁一二八）

三　之ヲ銀行營業ノ例ニ採ラハ貸付利子ハ何分何厘トスヘキヤ預金利子ハ如何擔保品ハ何何ニ制限スヘキヤ等ハ銀行ノ大方針ニ關スルカ故ニ一般ノ業務執行ニ屬スルモノトシテ社員ノ過半數ノ決議ニ依ルヘキモノナレトモ其一定ノ利子歩合又ハ一定ノ擔保品ノ範圍內ニ於テ日日顧客ニ對シ貸付ヲ爲シ又ハ預金ヲ取扱フカ如キハ其常務執行ニ屬スルヲ以テ各社員之ヲ專行スルコトヲ得ヘシト解スルノ類之ナリ（學說、總覽商法會社二二七頁一二九）

◉業務執行ニ付テハ組合規定ニ從フ

一　業務ノ執行ニ付テハ民法ノ組合ニ關スル規定ニ從フヘキモノナリ（學說、總覽商法會社二二七頁一二二）

二　會社ニ引渡スヘキ金額費消ノ責任、費用ノ前拂請求權、會社ノ爲メニ債務ヲ負擔セル場合ノ擔保ノ請求、費用及ヒ利息ノ償還請求、自己ニ過失ナクシテ損害ヲ受ケタル場合ノ賠償請求等ニ付テモ總テ組合ノ規定ニ從フヘキモノナリ（編者）

◉業務執行社員ノ報告義務ト引渡義務

一　業務執行社員ノ他ノ社員ノ請求アルトキハ何時ニテモ業務執行ノ狀況ヲ報告シ又任務終了ノ後ハ遲滯ナク其顚末ヲ報告スルコトヲ要ス（民法六四五條）（學說、總覽商法會社二二九頁一四三）

二　之ハ特ニ業務執行社員ヲ定メタルトキニ限リ適用ヲ受クルモノトス何トナレハ各社員自カラ業務執行ニ與カルトキハ其狀況ノ報告ヲ求ムル必要ナケレハナリ（學說、總覽商法會社二二九頁一四四）

三　業務執行社員ハ會社ノ業務ヲ執行スルニ當タリテ受取リタル金錢其他ノ物及ヒ收取シタル果實ヲ會社ニ引渡スコトヲ要シ會社ノ爲メニ自己ノ名ヲ以テ取得シタル權利ハ之レヲ會社ニ移轉スルコトヲ要ス（學說、總覽商法會社二二九頁一四六）

四　茲ニ引渡ト稱スルモ會社ハ無形人ナルヲ以テ手ヨリ手ニ渡スニ由ナシ之ハ唯其會社ノ管理方法ニ從ヒテ管理ヲ爲スコトニ外ナラス例ハ會社規則中ニ金錢ハ出納係ノ保管トストカ或ハ金庫中ニ收メ置クヘシトカ或ハ何何銀行ニ預ケ入ルヘシトカノ定メアルトキハ其通リノ手續ヲ運ヘハ茲ニ謂フ引渡ヲ了リタルモノト解スヘキナリ（學說、總覽商法會社二二九頁一四八）

◉業務執行社員ト報酬

業務ヲ執行スル社員ハ原則トシテハ無報酬ナリ（民法六四八條一項）但シ實際ニ於テハ特約ヲ以テ報酬ヲ定ムルヲ常トス（學說、總覽商法會社二二〇頁七二）

◉一人ノ業務執行社員ト報酬請求方

業務執行社員カ唯一人ナルトキハ其者ハ何人ニ對シテ請求ノ意思表示ヲ爲スヘキヤ會社ハ無形人ナルカ故ニ直チニ之ニ通知又ハ請求スルニ由ナシ然ラハ何人ニ請求スレハ會社ニ請求シタル效力ヲ生スヘキヤ此點ニ付テハ商法及ヒ民法ニ規定ナケレトモ斯ル場合ニハ業務執行社員ハ自カラ會社ノ金庫中ヨリ金錢ヲ取出シ自己ノ辨濟ニ充テ其旨ヲ會社ノ商業帳簿ニ記入スレハ可ナラン若シ其處置不當ナル時ハ會社ニ對シテ損害賠償ノ責ニ任スヘキノミ又支配人ヲ置タル場合ニハ其者ノ手ヲ經テ權利ニ屬スヘキ金額ヲ受取ル

モ亦一法ナルヘシ（學說、總覽商法會社二二一頁七八）

第五十七條

支配人ノ選任及ヒ解任ハ特ニ業務執行社員ヲ定メタルトキト雖モ社員ノ過半數ヲ以テ之ヲ決ス

◉支配人ノ選任解任ニ關スル本條ノ解釋

一　支配人ノ選任及ヒ解任ハ會社ノ業務執行ニ屬スト雖モ支配人ハ廣大ナル代理權ヲ有スルモノニシテ會社ノ利害ニ至大ノ關係アルカ故ニ愼重ナル手續ヲ經ヘキモノナリトセリ（學說、總覽商法會社二三二頁八）

二　此規定ハ强行規定ニ非サルヲ以テ定款ノ規定ニ依リ支配人ノ任免權ヲ業務執行社員ニ一任スルモ妨ケナシ（學說、總覽商法二三二頁一二）

◉過半數ヲ得ル方法（續一六九條）

第五十八條

定款ノ變更其他會社ノ目的ノ範圍內ニ在ラサル行爲ヲ爲スニハ總社員ノ同意アルコトヲ要ス

◉總會ト民法六二條ノ通知ノ要否（續一〇九條）

◉定款變更ニ關スル規定ノ性質

一　合資會社ノ定款ハ內部關係ニ屬シ之ニ關スル商法第一〇五條第五八條ノ規定ハ强行規定ニ非サレハ定款ニ別段ノ定ヲ爲スモ無效ナリト謂フヲ得ス（大審七年民二〇六九頁批評、贊同、評論八卷商法二一六頁）

二　〔右ノ批評〕法律カ合名會社及ヒ合資會社ニ付キ定款ノ變更ニ總社員ノ同意ヲ要スルモノトセルハ其社員相互ノ信用ヲ基礎トシテ成立スル比較的少數者ノ團體タルノ性質ニ鑑ミ多數ノ場合ニ於ケル團體員ノ意思ト實際ノ便宜トヲ參酌シテ立法セル規定タルニ過キスシテ其規定ハ固ヨリ亦內部關係ニ關スル任意規定ニ屬スルカ故ニ定款ヲ以テ別段ノ定ヲ爲スコトヲ妨ケサルモノトス（學說、評論八卷商法二一五頁）

三　〔右ノ批評ノ批評〕惟フニ本問ハ輕斷ヲ許ササルトコロニシテ本條ニ關スル我商法ノ沿革商法カ「總社員ノ同意ヲ要ス」トセル他ノ用例（商法第六一條ノ二第七七條第八五條第一一四條等）竝ニ本條ヲ任意規定ナリトシ定款ノ規定ニ依リ社員總會ノ決議ニヨリ定款ヲ變更シタル場合ニ於ケル該決議ニ加入セサル社員及決議ニ加ハリタル社員ニシテ之ニ不服ナル者ニ對スル救濟問然スルナキニ鑑ミ反對ノ見解ヲ容ルル餘地ナキニアラスト雖モ吾人ハ人的會社ノ本質上其內部關係ニ關スル商法ノ規定ハ補充的性質ヲ有スル任意規定ナリトノ見地ニ發足シテ此觀念ヲ一貫シ加之本條ハ畢竟スルニ多數社員ノ意思推測ノ規定ナリト解シ得ル限リ任意法規說ニ左袒セント欲スル者ナリ（學說、評論八卷商法二二〇頁）

四　會社ノ內部關係ニ關スル規定ノ性質（續五四條）

◉合資會社ト商法及定款ノ適用順序（同上）

五　强行的規定說（學說、評論八卷商法二二三頁）

◉定款變更ノ意義

一　茲ニ定款ノ變更ト云フハ法カ定款ニ記載ヲ命スル必要ノ事項（要素）タルト定款ニ記載スルニ因リ始メテ效力ヲ生スル事項（偶素）タルト其他社員カ契約自由ノ原則ニ依リ定款ニ定メタル事項タルトヲ問ハス總テ之ヲ變更スル場合ヲ包含スルモノトス故ニ必スシモ商法五〇條ニ列記セル事項ノ變更ノミニ非サルナリ（學說、總覽商法會社二三四頁六）

二　定款ノ變更（續民法七三九頁）

三　土地ノ名稱ノ變更ト定款ト變更（一〇五頁）

四　拂込ニ關スル總會決議ト定款ノ變更（一〇五頁）

◉定款變更ニ同意ヲ要セサル場合

茲ニ總社員ノ同意ヲ要スルトハ其事項自身ノ性質上同意ヲ要スヘキ事項ニ付テ言フモノニシテ單ニ事實ノ變更ニ伴フ定款ノ變更ニ付テハ同意ヲ要スルノ限リニ非ラサルハ勿論ナリ例ヘハ或社員カ其氏名又ハ住所ヲ變更スルカ如キハ其社員限リノ事ニシテ他ノ社員ハ之ニ干涉スヘキ理由アルコトナシ故ニ總社員ノ同意云云ノ問題ヲ生スルコトナシ其他本店又ハ支店ノ所在地ノ行政上ノ地名變更ノ如キ亦同シ（學說、總覽商法會社二三七頁三四）

◉總社員カ同意ヲ表スヘキ形式

社員ノ同意又ハ不同意ノ意思表示ノ形式ニ付テハ明文ナシ故ニ定款ニ規定アルトキハ之ニ從フヘク規定ナキトキハ何等ノ制限ナシト解スヘシ必スシモ意思表示カ同時ナルヲ要セス必スシモ書面ニ依ルヲ要セス必スシモ會議ノ形式ヲ採ルヲ要セス其ノ多數決ヲ要スル場合ニ付キ亦同一ノ理論ニ從フ（學說、總覽商法會社二三七頁三三）

◉定款變更ノ効力發生時期

◉定款ノ變更ト定款自體ノ更正

◉定款ノ變更ト登記トノ關係

一　元來定款ノ作成ニハ書面ヲ要スルカ故ニ定款變更ト云フ以上ハ從來ノ定款タル書面ノ上ニ變更事由ヲ記載シテ各社員之ニ同意ノ旨ヲ示シテ署名スルカ又ハ從來ノ定款ニ添附スヘキ書面ノ上ニ變更事由ヲ記載シ各社員之ニ同意ノ旨ヲ示シテ署名スヘキハ定款ノ性質上當然ノ筋合ナリト云ハサルヘカラス（東京控五年評論五卷商法三六〇頁）

二　合資會社ノ設立後ニ在リテ會社ト社員及ヒ社員相互間ノ關係ニ於テハ定款事項ノ變更ハ總社員ノ同意ノミヲ以テ直チニ其效力ヲ生シ定款ナル書面自體ノ更正ヲ必要トスルモノニ非ス（大審五年民一八九四頁）

三　〔右ノ批評〕定款ノ變更ハ規則ノ變更ノミニテ足リ書面ノ更正ヲ要セサルコトハ社員間ニ於ケルト第三者ニ對スル關係タルトニ依リ差異アルコトナシ（學說、評論六卷商法三五五頁）

四　〔同上〕商法第四九條第五〇條第一〇六條第一二〇條第二三七條等ニ所謂定款トハ會社ノ基本的規則ヲ記載シタル書面ヲ指スモ定款ノ變更ト謂ヒ又ハ定款ノ規定ト謂フカ如キ場合ニ於テハ其規則自體ヲ指ス事明瞭ナリ定款ノ變更ハ書面ノ變更ニ非ス書面タル定款ノ變更ヲ生スルコト無シ之ニ反シ法定ノ手續ヲ履ミテ定款ノ規定ヲ變更スルトキハ書面上ノ記載ヲ待タスシテ定款ノ變更アリ（學說、カード九七）

五　〔同上〕定款ノ變更ハ單ニ內部ノ關係ノミナラス外部關係ニ

於テモ法定ノ手續ヲ履ミ變更ノ同意又ハ決議ヲ爲スヲ以テ直チニ其效力ヲ生スヘク如何ナル場合ニ於テモ書面ノ更正又ハ登記ヲ必要トスルコトナシ勿論定款ノ變更ハ同時ニ登記事項ノ變更ヲ生スルコトアリ此場合ニ於テハ變更ノ登記ヲ爲スコトヲ要シ其登記ノ效力ニ付テハ商業登記ニ關スル商法第一二條ノ一般規定ノ適用アルヘシト雖モ是レ全然別箇ノ問題タリ本判決カ定款ノ變更ヲ以テ第三者ニ對抗センカ爲メニ書面ノ更正ヲ要ストセルハ全然根據ナキ忘說タリ(同上及評論六卷商法三五四頁)

六　類題(續一二〇條二〇八條)

◉總會ノ決議ニ依ル定款變更ノ效力

一　既ニ定款ニ於テ社員總會ノ決議ヲ以テ定款ノ變更ヲ爲スヘキモノト定メタル以上ハ總會ノ決議ニ依リ定款變更ノ效力ヲ生セシメ之ニ拘束セラルヘキコトハ社員ノ豫メ承認セル所ナレハ定款ノ變更カ社員ノ出資ヲ增加シ其責任ヲ加重スルカ如キ不利益ナル場合ナルト否トニ依リテ總會ノ決議カ定款變更ノ效力ヲ生スル場合ト否ラサル場合トヲ區別スヘキモノニ非ス(大審七年民二〇六八頁批評贊同、評論、八卷商法二一五頁)

二　(右ノ批評)定款ノ成立要件タル事項中ニ在リテ總社員ニ共通ノ關係ヲ有スル第五〇條ノ第一號乃至四號ノ事項ハ社員總會ノ決議ヲ以テ之ヲ變更シタルトキハ其變更ハ總社員ヲ拘束スヘキヤ勿論ナリト雖モ否ラサル同條第五號及第一〇六條ノ事項ニ付テハ社員ノ責任ヲ變更スル定款變更タルノ效力ヲ生セサルモノトス(學說、評論八卷商法二一六頁)

◉目的外行爲ニ關スル本條規定ノ理由

一　法人ハ其目的ノ範圍內ニ於テ行動スヘキモノナルカ故ニ目的ノ範圍外ノ行爲ハ理論上定款ヲ變更スルニ非サレハ之ヲ爲スコトヲ得サルヘキナリ然レトモ臨機此種ノ行爲ヲ爲スノ必要ニ遭遇シタルカ爲メニ特ニ定款ヲ變更スルカ如キハ寧ロ理ニ偏シテ實際上ノ利便ニ背クモノナリ是レ此規定アル所以ナリ(學說、總覽商法會社二四三頁七五)

二　斯ル規定アルハ會社法發達ノ沿革ト合名會社合資會社ハ其ノ人格ヲ認メラルルコト株式會社ニ遲レタルモノニシテ人格ヲ認メラレサリシ當時ノ規定カ今日其痕跡ヲ留ムルモノト云フヘキナリ(東京控四二年法六三一號一頁)

◉目的範圍內ニ在ラサル行爲ノ意義

◉會社ノ義捐金ト目的外行爲トノ關係

一　所謂會社ノ目的ノ範圍內ニ在ラサル行爲トハ何ヲ謂フカ目的ノ範圍內ニ在ラサル行爲ハ自カラ之ヲ狹ク解シ臨時的且一時的ノ事項ヲ意味スルト斷スヘキナリ(學說、總覽商法會社二四五頁九二)

二　會社ノ目的ノ範圍外ノ行爲トハ定款違反ノ行爲ノ意ニアラス定款ヲ以テ定メタル會社ノ目的ス屬セサル行爲ヲ謂フナリ例セハ營利的ノ意思ナクシテ寄附金ヲ爲スカ如キ又ハ懸賞ヲ爲スカ如キ是ナリ(學說、總覽商法會社二四三頁八二)

三　或ハ其例トシテ會社カ義捐金ヲ出スカ如キ場合ヲ示ス者アレトモ余ノ信スル所ニ依レハ會社カ一個ノ法人トシテ營業ヲ爲スニハ此ノ如キ社交上ノ行爲ヲモ爲ス必要アリ之ヲ以テ會社ノ目的ノ範圍內ニ屬セサルモノト云フコトヲ得サルヘシ元來此規定ハ舊商法八六條ノ規定ニ基キタルモノニシテ原案起草者ノ說明ニ依レハ例ハ內國航海ヲ目的トスル會社カ偶偶外國ヨリ船舶ヲ購入シタルヲ機會トシテ其廻航ノ際ニ當リ外國航路ノ運送ヲ爲サントスルカ如キ場合ヲ指シタルモノト解スヘシ(學說、總覽商法會社二四五頁九七)

四　往年濟生會カ設立セラレタル際法人寄附ノ問題ヲ生シ同會ニ巨額ノ金錢ヲ得セシメント欲スル者ハ良案ヲ策出セントシテ往往寄附有效說ヲ出シタリシモ余ハ曲解トシテ之ニ反對シタリキ殊ニ濟生會ノ如キ慈善的成立ノ性質ヲ有スルモノニハ會社ヨリ寄附ヲ爲スヘカラスト云ヒタリ濟生會ノ如キ寄附ニ私心ヲ容ルヘカラサル慈善會ヨリ成ル團體ハ商業營利ノ手段トシテニ非サレハ寄附シ得サル會社ヨリ寄附ヲ受クヘカラス受クルコトモ不可ナレハ出スコトモ不可ナリ否出スコトハ不法ナリ(學說、總覽商法會社二四五頁九六)

五　余ト雖モ慈善ハ絕對ニ會社ノ爲シ得サル所ナリト斷スル者ニ非ス日本郵船株式會社ノ出征軍人歡迎會大日本麥酒株式會社ノ新年宴會ノ如キハ必スシモ爲シ得サルニ非スト爲ス者ナリ然レトモ其ノ之ヲ爲スコトヲ得ト謂ヒ得ヘキ場合ハ例ヘハ營業的廣告其ノ他營業ノ爲メ又ハ會社トシテノ生存上必要ナル事項ト解シ得ヘキ場合ニシテ取リモ直サス目的ノ範圍內ニ在ルモノナリ(學說、總覽商法會社二四六頁九九)

◉合名會社ト目的範圍外ノ行爲(二一一頁)

◉目的範圍外ノ行爲ト立證責任(二一二頁)

◉目的外行爲ト第三者ニ對スル關係

一　會社カ其目的外ノ行爲ヲ爲シ得ル規定ノ外部關係ノ點ハ如何目的外ノ行爲ハ第三者ヲモ拘束スルニ足ルカ兩說ヲ生ス甲說ハ商法ハ誤テ會社ハ目的ノ範圍外ノ事ヲ爲シ得ル如ク規定シタルモ幸ニ幷ハ內部關係ノ節ニ於テシタルヲ以テ之ヲ外部關係ニ及ホスヘカラストシ乙說ハ內部關係ノ所ニ規定セルモ同時ニ外部關係ニモ影響スト云ヒ兩說何レモ理アルモ乙說ハ立法者ノ主意ニ協ハン(學說、總覽商法會社二四六頁一〇二)

二　總社員同意ニ依ル目的外行爲ト第三者(二一二頁)

◉合資會社ト目的外行爲

一　本條ハ株式會社ニ準用セス(次項)

二　無限責任社員カ會社ノ目的ノ範圍內ニ在ラサル行爲ヲ爲サントスルトキハ有限責任社員ノ同意ヲモ得ルコトヲ要ス(學說、總覽商法會社五五六頁一三)

◉本條ハ株式會社ニ準用セス

一　此規定ハ合資會社及ヒ株式合資會社ニ準用セラルレトモ株式會社ニハ準用ナシ之レ法ノ一缺點ナリ(學說、總覽商法會社二四七頁一〇五)

二　之ヲ要スルニ株式會社ハ目的ノ範圍外ノ行爲ヲ爲スコトヲ得ス縱令臨時的又ハ一時的事項ト雖モ亦然リ之ヲ爲サムトスルニハ必ス定款ヲ變更セサルヘカラス(學說、總覽商法會社二四七頁一〇

六）

◉社員入社ノ性質及效力

一　既ニ成立セル合資會社（各種ノ財團法人ニ通ス）ニ入社スルハ入社契約ヲ以テ入社者ト會社トノ間ニ社員權關係ノ發生ヲ目的トスル一種ノ契約ナリトス（學說、評論六卷商法六五九頁）

二　入社契約ハ會社ノ入社者ヲ收容スルノ意思表示ト入社者ノ會社ニ入社スルノ意思表示トノ合致ニ因リテ成立シ當然ニ社員權關係ヲ發生セシムル準物權契約ニ屬ス（學說、評論六卷商法八三五頁）

三　入社契約ノ豫約ハ一ノ債權契約ニシテ其身分關係ヲ設定スル法律行爲ヲ給付ノ物體ト爲ス點ニ於テ親族法上ノ豫約ニ類似シ之ヲ社團法上ノ豫約ト呼フヲ得ヘシ（學說、評論六卷商法八三五頁）

四　或者カ會社トノ間ニ入社ノ豫約ヲ爲スコトナクシテ直接ニ入社契約ヲ締結スルコトアリ此場合ニハ當事者ハ入社契約ヲ爲スト同時ニ默示的ニ完全ニ入社ヲ爲スノ義務及ヒ爲サシムルノ義務ヲ負擔スヘキ債權契約ヲ締結シタルモノナリト謂フヘシ（學說、評論六卷商法八三七頁）

五　或者カ會社トノ間ニ一定ノ時期ニ於テ其會社ノ社員トナルヘキコトヲ契約（入社契約ノ豫約）シタルトキハ其者ハ其會社ニ對シ其時期ニ於テ社員トナルノ義務ヲ負擔シ且ツ自己ヲシテ社員タラシムヘキコトヲ要求スル權利ヲ取得シ會社ハ其者ニ對シ其時期ニ於テ社員トナルコトヲ要求スル權利ヲ取得シ且ツ其者ヲ社員トナスノ義務ヲ負擔ス（學說、評論六卷商法八三五頁）

六　完全ナル入社行爲アル爲メニハ（一）入社ノ契約（二）入社者ノ氏名住所ヲ定款ニ記載スルコト（三）社員入社ノ登記及ヒ公告ヲ爲スコトヲ必要トス（學說、評論六卷商法八三五頁）

◉新社員ノ入社ト定款變更（續一〇六條）

◉舊商法ノ合資會社トハ社手續（續一一二條）

◉持分讓渡ニ因ル定款變更ノ同意（續一一二條）

◉合名會社ト營業讓渡

一　合名會社及ヒ合資會社ニ付テハ法律ハ特ニ規定ヲ設ケ總社員ノ同意ヲ以テ會社ノ目的ノ範圍內ニ在ラサル行爲ヲ爲スコトヲ認メタルヲ以テ會社ハ此特別規定ニ依リ其存續中ニ於テモ總社員ノ同意ヲ以テ營業讓渡ヲ爲スコトヲ得ヘキモノトス（學說、評論三卷商法三七頁）

二　會社ト營業ノ讓渡（續二三條）

第五十九條

社員カ他ノ社員ノ承諾ヲ得スシテ其持分ノ全部又ハ一部ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ其讓渡ハ之ヲ以テ會社ニ對抗スルコトヲ得ス

◉社員入社ノ性質及ヒ效力（續五八條）

◉相續人ノ入社ト持分ノ取得（續六四條）

◉本條規定ノ性質

此規定ハ任意規定ナルカ故ニ定款ヲ以テ之ニ異ナル規定ヲ設クルコトヲ得ヘシ然レトモ社員カ如何ナル者ヲモ自己ノ持分ノ讓受人トスルコトヲ得ヘシト定ムルカ如キハ人的信用ニ重キヲ置ク合名會社ノ本質ニ反スル規定ナルカ故ニ當然無效トナルヘシ（學說、總覽商法會社二七二頁一九二）

◉持分ト社員權トノ關係

一　我國ニ於テハ持分ナクシテ社員權ヲ有スル者ナク社員權ヲ有シナカラ持分ナキコトナシ二者ハ物ノ表裏ナリ體ト形ナリ（學說、總覽商法會社二五八頁九四）

二　持分ハ即チ社員權ナリ（學說、總覽商法會社二五九頁九七）

三　持分ト社員權トハ必然的ノ關係ヲ有スルモノナルヲ以テ持分其モノヲ社員權ナリト解スル說アリ之レ別ニ誤レリト云フニ非サレトモ稍精密ニ非ス持分アルカ故ニ社員權アルモノニシテ少クトモ思想ノ順序ニ於テ前後ノ差アリ（學說、總覽商法會社三五九頁九六）

四　社員カ社員トシテ會社ニ對スル關係ヲ財產的關係ヨリ經濟的ニ觀察シテ持分ト稱シ又權利義務ノ關係ヨリ法律的ニ觀察シテ社員權ト稱ス（學說、評論八卷商法九六頁）

五　業務執行ノ權利義務カ所謂社員權ノ一內容タルコトハ論ナシト雖モ之ヲ本條ニ所謂持分ノ內容トスヘカラサルヤ論ヲ俟タサルヘシ（學說、總覽商法會社二五九頁九八）

六　財產的觀念ノ持分ヲ讓受ケタル者カ入社ニ因リテ業務執行會社代表等ノ管理權ヲ取得スル所以ノモノハ法律上當然ノ取得ナリ讓渡ニ因ルノ取得ニ非ス（學說、總覽商法會社二五九頁九九）

◉持分讓渡ノ性質

法律カ所謂持分ノ讓渡ヲ認ムルコトヨリ之ヲ財產權ト認ムヘキヤ否ヤノ問題ニシテ法律ハ明カニ持分ノ讓渡ト言ヒ且其讓渡シ得ルコトヨリシテ財產價値ヲ有スルカ故ニ之ヲ財產權ト認ムヘキカ如クナレトモ吾人ノ解スル所ヲ以テスレハ法律ニ所謂持分ノ讓渡ナルモノハ法律解釋トシテハ權利ノ移轉ヲ以テ目スヘキモノニ非スシテ社員ノ交代ニ外ナラサルモノナリ換言スレハ持分ノ讓渡ニ依リ甲社員ノ退社ト共ニ甲ト同一ノ計算上ノ割合ヲ以テスル乙社員ノ入社ヲ生スルモノニ外ナラサルモノナリ（學說、總覽商法會社二六四頁一三六）

◉持分ノ一部讓渡ト其效果

一　持分ハ之ヲ分割シテ其一部ヲ讓渡スコトヲ得ヘシ例ヘハ會社財產ニ對スル十分ノ三ノ持分ノ其三分ノ一ヲ讓渡シテ其三分ノ二ヲ留保シ置クカ如シ持分一部ノ讓渡トハ持分ニ包含セラルル權利ノ全部ニ亘ル一部ヲ讓渡スノ謂ニシテ決シテ持分ヲ構成スル或ハ特定ノ權利ヲ讓渡スノ謂ニ非ス（學說、總覽商法會社三六頁一四三）

二　讓受人ハ其讓受ケタル持分ノ割合ニ應シテ會社ノ財產關係ニ加入シテ權利ヲ得ルモノトス然レトモ會社ノ事務ニ參與スル權利ハ讓渡社員及ヒ讓受社員共ニ完全ニ之ヲ有スヘシ即チ讓渡人ハ其持分ノ一部ヲ讓渡シタルカ爲メ社員ノ一部ヲ減殺サルルニ非ス又讓受人ハ持分ノ一部ヲ讓受ケタルカ爲メニ不完全ナル社員權ヲ以テ入社スルニ非ス（學說、總覽商法會社二六九頁一六八）

三　社員カ持分ノ一部ヲ讓渡ストキハ自己ハ社員トシテ存シ別ニ社員ヲ生スルモノトス或ハ一個ノ社員權ヨリ二個ノ社員權ヲ生スルハ不可ナリト難スル者アルモ法ハ持分ノ分割ヲ許シ分割ノ結果トシテ二個ノ持分ヲ生スルハ法ノ認ムル所ナリ（學說、總覽商法會社二七〇頁一七五）

四　社員ニ非サル者ニ持分ノ全部又ハ一部ヲ讓渡ストキハ其讓受

人ハ新ニ社員ト爲ルカ故ニ從テ定款ノ變更ヲ生シ總社員ノ同意ニ依リ定款ノ變更ヲ爲スヘキ必要ヲ生スヘシ（學說、總覽商法會社二七一頁一八五）

◉下受組合ト持分ノ一部讓渡トノ別

社員カ自己ノ持分ヨリ生スヘキ利益ヲ有償又ハ無償ニ他人ニ分配スヘキコトヲ約スルハ持分ノ一部ノ讓渡ト云フコトヲ得ス此場合ニ於テ利益ノ分配ヲ受クヘキ者ハ社員ニ對シテ其分配ヲ請求スル權利ヲ有スルノミニシテ會社ニ對シテハ何等ノ權利ヲモ有セス此ノ如ク他人ヲシテ自己ノ持分ニ與ラシムルヲ稱シテ下受組合ト云ヒ其ノ下受ヲ爲ス者ヲ下受者ト稱ス是レ持分ノ一部ノ讓渡トハ全然異ナル觀念ニシテ從テ社員ノ同意ヲ必要トセサルモノナリ（學說、總覽商法會社二六五頁一三九）

◉持分ハ質權ノ目的ト爲シ得ルヤ

一　持分ハ質權ノ目的タルコトヲ得ルカ此ノ點ニ付テハ或ハ積極ニ斷シ或ハ消極ニ斷ス其ノ消極說ノ論旨ハ大略二點ニ歸ス其一ハ持分ハ之ヲ讓渡スルモ當然ニ會社ニ對抗スルコトヲ得サルヲ以テ民法第三四三條ノ規定ニ照シ質權ノ目的タルコトヲ得ストシ其二ハ持分ハ債權ニ非サルヲ以テ民法上第三者ニ對抗スルノ方法ナク而カモ質權ノ設定ヲ認ムルトキハ第三者ノ保護ヲ圖ルヘカラストスルニ在リ（學說、總覽商法會社二六三頁一二八）

二　然レトモ民法ハ唯讓渡スルコトヲ得サル權利カ質權ノ目的ト爲ラサル旨ヲ定ムルノミ持分ハ決シテ讓渡スルコトヲ得サル權利ニ非ス對抗條件アルノ故ヲ以テ直チニ讓渡スヘカラサルモノト爲スハ少シク過クルニ非サルナキカ例ヘハ質權ヲ設定スルニ當リ先ツ他ノ社員ノ承諾ヲ得タルトキハ則チ如何余ハ少クトモ此場合ニモ質權ノ目的ト爲スヘカラスト論スヘキ理由ナキコトヲ疑ハス若夫レ現ニ退社シ又ハ會社解散シタル場合ニ於テ持分ノ拂戻又ハ殘餘財產ノ分配ニ關スル權利カ質權ノ目的ト爲リ得ヘキハ殆ト論ヲ須ヰサルナリ（學說、總覽商法會社二六三頁一二八及一二九）

三　持分ハ之ヲ債權ノ擔保ト爲スコトヲ得恰モ一般ノ物ノ共有者カ持分ヲ擔保トシ株主カ株式ヲ擔保トシ得ルニ等シ持分ヲ擔保トスル方法ハ之ヲ買入スルニ在リ權利買ト爲ル（學說、總覽商法會社二六三頁一二六）

四　持分ノ買入ヲ會社ニ對抗スルニハ總社員ノ承諾ヲ要ストスル者ト買入ノ對抗ニハ承諾ヲ要セス後ニ買權ノ實行ニ當リテ持分カ移轉スル際其移轉ヲ對抗スルニ承諾ヲ要スルノミトスル者アリ後說ヲ可トス（學說、總覽商法會社二六三頁一二七）

◉記名株券ニ對スル權利買ノ設定（續一四九條）

◉讓渡制限ノ株式ニ對スル買權ノ效力（續民法一〇一九頁）

◉持分ノ本質ト差押ノ許否

一　合名會社社員ノ持分ハ會社解散若クハ社員退社ノ場合ニ於テ社員ノ受クヘキ財產上ノ割合ヲ稱スルモノニシテ業務執行權會社代表權同意權等ヲ包含セサルヲ以テ純然タル財產權ニ屬ス蓋シ第七一條ニハ持分ノ拂戻トアリテ財產權以外ノ權利ハ之ヲ拂戻スニ由ナク本條ハ持分ノ分割ヲ認ムルモ同意權ノ如キハ之ヲ分割スルニ由ナキヲ以テ之ヲ知ルニ難カラサレハナリ故ニ持分ハ民事訴訟法第六二五條ニ依リテ差押ノ目的タルコトヲ得（東京控四年法一〇七六號一六頁評論四卷商法四三七頁）

二　社員ノ持分ハ定款ニヨリ總社員ノ承諾ヲ得ルニアラサレハ讓渡又ハ質入スルモ會社ニ對抗スルコトヲ得サル場合ト雖モ之ニ對シテ差押ヲ爲スコトヲ得ルモノトス（同上）

三　持分ノ換價又ハ轉付ハ他ノ社員ノ承諾ヲ得サルノ結果不能ナリトスルモ利益配當請求權及殘餘財產分配請求權ハ其之ヲ行使スルコトヲ得ヘキ時期ノ到來スル每ニ取立又ハ轉付ヲ爲スコトヲ得ヘク差押ノ效果ナキ者ト謂フヘカラス（學說、評論六卷商法三六頁）

◉持分ノ差押ヲ否認セル判例（大阪控三七年法二四二號六頁）

四　合名會社ノ社員ノ持分ハ社員カ其資格ニ於テ會社ニ對シテ有スル一ノ財產權ニ外ナラナレハ民事訴訟法第六二五條ノ規定ニ從ヒ之ヲ差押フルコトヲ得ルモノトス而シテ合名會社ノ社員ノ業務執行權、會社代表權及ヒ定款變更同意權ハ通常持分ナル名稱中ニ包含セラレテ觀察セラルル場合アリト雖モ此等ノ權利ハ叙上ノ財產權ヲ間接ニ增益シ擁護シ又ハ確保スル目的ヲ以テ社員ニ許與セラレタル附隨ノ權利ニ過キサレハ之カ爲メ持分ノ本質ニ何等ノ影響ヲ及ホスコトナシ上告人援用ニ係ル當院判例（三八年民一四四頁）ハ社員ノ持分ハ普通債權ト同視スヘキニ非サレハ轉付命令ノ目的ト爲スヲ得サル旨ノ判示タルニ止マリ之ヲ以テ財產權ニ非ストシ又ハ差押ノ目的ト爲スヲ得スト爲シタルニ非ス（大審五年民一三五〇頁）

五　〔右ノ批評〕余ハ本判決ノ結論ニ贊同スレトモ其持分ノ財產權タルコトヲ主張スル理由ニ至リテハ之ニ左袒スルコトヲ得ス（學說カード二〇評論六卷商法二一五頁）

六　合名會社ノ持分ノ差押（二二頁）

七　持分ノ差押ト持分讓渡禁止トノ關係（二二頁）

八　合資會社社員ノ持分ノ性質（三四頁）

九　持分ノ本質ト差押ノ許否（民訴五一六頁）

一〇　持分ニ對スル轉付命令ノ效力（二二頁）

◉出資請求權ト讓渡性（續五五條）

◉株金拂込請求權ト移轉性（續一五二條）

◉持分ノ差押ト異議

合名會社社員ノ持分ニ付キ差押ヲ命スルノ決定ヲ爲シタルトキハ該決定ハ異議ノ方法ヲ以テ之ヲ廢棄シ得ルニ止マリ當然之ヲ無效ト爲スヲ得サルモノトス（東京控三年評論三卷民訴一三九頁）

◉持分ノ差押ニ對スル會社ノ異議（二二頁）

◉他社員ノ承諾ナキ持分讓渡ノ效力

一　所謂持分ノ讓渡ヲ以テ社員權ノ讓渡トシ他ノ社員ノ承諾ナキトキト雖モ社員權自體ハ既ニ移轉セラレ唯之ヲ以テ會社ニ對抗スルコトヲ得サルモノトスルハ一應通シ易キ說明ナリト雖モ（一）社員權ナルモノハ對會社關係ニ外ナラサルカ故ニ會社ニ對抗スルコトヲ得サル社員權ナルモノノ存在ハ觀念上之ヲ認ムルコトヲ得ス加之（二）持分ノ讓渡ヲ以テ社員權ノ移轉ナリトセハ持分ノ一部ノ讓渡アル場合ニ讓渡人カ其業務執行權會社代表權等ニ付キテ他ノ社員ト均等ノ權利ヲ取得スルノ理ハ之ヲ理解スルコトヲ得ス（學

說、評論六卷商法二一七頁)

二　合名會社ノ社員カ他ノ社員ノ承諾ヲ得スシテ其持分ヲ讓渡スルモ之ヲ以テ會社ニ對抗スルコトヲ得サルモノナレハ縱令當事者間ニ持分ノ讓渡アリタリトスルモ會社ハ尙ホ讓渡人ヲ以テ持分權利者ト看做スコトヲ得ヘク從テ右讓渡人ノ死亡ニ因リ遺產相續ノ開始アリタルトキハ其相續人ヲ以テ持分ニ對スル拂戻請求權ヲ有スル者ト看做スコトヲ得ルモノトス(大審六年民七六五頁)

三　〔右ノ批評〕合名會社ノ社員ノ持分ヲ他ノ社員ノ承諾ヲ得スシテ讓受ケタル者ハ其讓受ヲ會社ニ對抗シ得サルヲ以テ讓渡人ノ死亡後其相續人ニ對シテハ會社ニ對スル持分拂戻請求權ヲ自己ノモノナリト主張スルコトヲ得ト雖モ相續人カ該拂戻請求權ヲ出資シテ社員權ヲ取得シタル場合ニハ其社員權ノ取得ヲ認メサルヲ得ス(學說、評論七卷商法二八頁同旨同上二六頁)

◎會社ノ承諾ヲ欲ク株式讓渡ノ效力(續一四九條)

第六十條

社員ハ他ノ社員ノ承諾アルニ非サレハ自己又ハ第三者ノ爲メニ會社ノ營業ノ部類ニ屬スル商行爲ヲ爲シ又ハ同種ノ營業ヲ目的トスル他ノ會社ノ無限責任社員ト爲ルコトヲ得ス

社員カ前項ノ規定ニ反シテ自己ノ爲メニ商行爲ヲ爲シタルトキハ他ノ社員ハ過半數ノ決議ニ依リ之ヲ以テ會社ノ爲メニ爲シタルモノト看做スコトヲ得

前項ニ定メタル權利ハ他ノ社員ノ一人カ其行爲ヲ知リタル時ヨリ二週間之ヲ行ハサルトキハ消滅ス行爲ノ時ヨリ一年ヲ經過シタルトキ亦同シ

◎介入權ニ關スル諸問(續三二條)

競業禁止ノ內容

一　自己又ハ第三者ノ爲メニ會社ノ營業部類ニ屬スル商行爲ヲ爲スヲ得サルカ故ニ例セハ支配人代理商ト爲リ又ハ會社ノ取締役ト爲ルハ則チ法律ノ禁スル所ナリ(學說、總覽商法會社二七三頁一一)

二　自己又ハ第三者ノ爲メニスルトハ自己又ハ第三者ノ計算ニ於テスルノ謂ナリ換言スレハ行爲ノ經濟的成果カ自己又ハ第三者ニ歸スル場合ヲ謂フ固ヨリ自己又ハ第三者ノ名ヲ以テスルト否トヲ問ハス又其ノ行爲カ營業的ニ爲サルルト一時的ニ爲サルルトヲ問ハス皆禁止ノ範圍ナリ(學說、總覽商法會社二七四頁一四)

三　或商行爲カ營業ノ部類ニ屬スルヤ否ヤ及或營業カ同種ナリヤ否ヤノ問題ハ事實ノ認定ニ待ツヘシト雖モ必スシモ絕對ニ解スヘキニ非ス宜シク利害衝突ヲ避クルノ精神ニ照シテ判斷ヲ下スヘキナリ(學說、總覽商法會社二七四頁一八)

事實上ノ營業廢止(休業)ト競業禁止

一　合名會社カ營業廢止ノ意思ヲ以テ工場ヲ閉鎖シ職工ヲ解雇シ事實上營業ヲ止メタルトキハ其社員ハ會社ノ右狀態繼續中ハ所謂競業禁止ノ規定ノ適用ヲ受クヘキモノニ非ス(大阪控七年法一四〇八號二〇頁評論七卷商法三五一頁)

二　合名會社ノ社員甲以外ノ社員全部カ會社ヲ解散スルノ外ナキモノトシ先ツ營業ヲ中止シ工場ヲ閉鎖シ職工ヲ解雇シ甲ニ對シ會社ト同種營業ヲ一個人ニテ爲スヲ許諾シタル事實サヘ存スル以上甲(深ク事理ニ通セサル者)カ會社ハ既ニ解散セシモノト速斷シ其顧客ニ對シ「會社ハ既ニ解散シテ目下工場ノ整理中ニ付機械類(會社ノ營業ニシテ且甲個人ノ營業ニ屬ス)ノ注文ハ甲ノ自宅又ハ甲ノ工場ニ宛テ注文セラレタキ旨」ノ案內狀ヲ發シタリトスルモ其所爲ハ當時ノ情勢ニ照シテ之ヲ本條第五號ノ社員トシテ重要ナル義務ヲ盡ササリシモノト論スルヲ得ス(大阪控七年評論七卷商法三五二頁)

三　合名會社組織ノ會社カ其目的タル營業ヲ廢止スルノ意思ヲ以テ工場ヲ閉鎖シ職工ヲ解雇シ事實上營業ヲ爲サス會社ヲ解散スルノ外ナキモノト決シタルモ單ニ其手續ヲ經サルニ止マル場合ニ於テハ會社ノ爲メ社員ノ競業ヲ禁止スル理由消滅シ社員ヲシテ會社ト同種ノ營業ヲ爲サシムルモ會社ノ利益ヲ害スルコトナキモノトス(大審七年民一四二二頁)◎批評、贊同(評論七卷商法八八六頁)

四　〔右ノ批評〕解散決議アルマテハ會社ハ事實上營業ヲ爲ササルモ尙ホ營業繼續ノ法律上ノ可能ヲ有スルモノナルカ故ニ社員ノ競業ト必スシモ利害ノ衝突ナシトスルヲ得サルモノトス(學說、評論八卷商法七三頁)同旨學說、同上七二頁)

五　〔右一、二、三ノ一審判決〕瓦斯石油發動機精米機其他諸機械ノ製造販賣ヲ營業ノ目的ト爲セル合名會社ノ社員カ會社ニ對スル石油發動機亜ニ精米機ノ製作ノ注文アルニ際シ會社ハ休業シ居リテ注文品ナキ旨ヲ答ヘ且會社使用ノ機械ノ型ニ準據シタル機械ノ製作ヲ他人ニ注文シテ之ヲ與ヘ其代金ノ受領書ヲ自己一個人ノ名義ニテ出シタルトキハ會社ノ營業ノ部類ニ屬スル商行爲ヲ爲シタルモノトス(大阪地六年評論六卷商法六七一頁)

六　〔同上〕合名會社ノ社員ノ甲カ會社ノ營業ノ部類ニ屬スル商行爲ヲ爲スニ當リ會社カ休業ノ狀態ニアリ又當時他ノ社員乙丙等カ其持分ヲ甲又ハ其他ノ者ニ賣却センコトヲ希望シタル事實アレハトテ直チニ以テ會社カ甲ノ競爭業行爲ヲ承諾シタルモノト認ムヘキ資料タラサルモノトス而シテ此場合甲カ自ラ會社ノ營業ヲ讓受ケ得可シト即斷シタルモノトセハ必スシモ會社ノ營業ヲ害セントノ趣意ヲ以テ前記行爲ヲ爲シタルモノト論斷スルヲ得スト雖モ之ノ少クトモ甲ノ過失ニ出テタル輕擧ト認定セサルヲ得サルカ故ニ其行爲ニ付キ責任ヲ免カル可カラサルヤ勿論ナリトス(大阪地六年評論六卷商法六七一頁)

七　〔同上〕抑モ會社ハ一時營業ヲ休止スト雖モ亦何時ニテモ之ヲ開始シ得可キ地位ニアルモノナレハ會社カ解散ヲ爲ササル限リハ休業中ナル場合ニ於テモ尙社員ニ對シ本條第一項ノ適用アルモノト論斷セサルヲ得ス(大阪地六年評論六卷商法六七一頁)

八　〔同上〕合名會社ノ社員カ會社ノ休業中ナルモ未タ解散セサルニ拘ハラス會社ハ解散シタルヲ以テ自己ニ會社同樣ノ機械ノ製作ヲ注文サレタシトノ通知狀ヲ顧客ニ對シ發シタル如キハ社員タル重要ノ義務ニ違背シタルモノト謂ハサルヘカラス(大阪地六年評論六卷商法六七一頁)

◎過半數ノ決議ト社員二人ノ場合

過半數ノ決議ト云フ觀念ハ二人以上ノ存在ヲ前提トスルモノナリ

ト雖モ例ヘハ二人ノ社員アル會社ニ於テ其ノ一人ニ反禁行爲アリタル場合ニ付キ他ノ一人ニテハ決議ノ方法ナキカ故ニ會社ニ介入權ナシト論スル者ハ思フニ之アラサルヘシ（學說、總覽商法會社二七五頁二四）

◉過半數ヲ得ル方法（續一六九條）

◉承諾ノ方法ト承諾ノ撤回

一　許諾ハ默示タルヲ得ルカ故ニ例ヘハ支配人ニ於テ從來營業ヲ營ムコトヲ知リテ之ヲ選任シタルカ如キ場合ハ其營業ヲ繼續スルコトニ付キ默示ノ許諾アルモノト解釋スルヲ得ヘシ（學說、總覽商法會社二七六頁三三）

二　獨逸商法ハ他ノ社員カ或社員ノ既ニ他ノ會社ノ無限責任社員タルコトヲ知リテ入社セシメタルトキハ承諾ヲ與ヘタルモノト看做ス旨ヲ規定セリ吾商法ノ下ニ於テモ亦同一ノ解釋ヲ爲シテ可ナリト信ス何トナレハ法ハ承諾ニ付キ其明示タルト默示タルトヲ區別セサレハナリ（學說、總覽商法會社二七六頁三二）

三　何等ノ留保ヲ爲サスシテ一旦與ヘタル承諾ハ後ニ於テ自儘ニ之ヲ取消スコトヲ得ス（學說、總覽商法會社二七七頁三七）

◉本條第一項ノ承諾ト事後ノ承諾

一　本條第一項ノ他ノ社員ノ承諾ハ事前ノ承諾ノミナラス事後ノ承諾ヲモ包含スルモノナレハ他ノ社員カ事後ニ於テ之ヲ追認スル以上ハ本條ノ競業禁止ニ違反スルモノニ非ス（大審七年民一四二二頁）

二　〔右ノ批評〕法律カ事前ノ承諾ニ因ル競爭業禁止ノ除外ヲ認ムル以上ハ事後ノ承諾ニ因ル禁止違反ノ結果ノ除却ヲモ認ムヘキモノトス（學說、評論八卷商法七一頁）

三　〔同上〕本條ハ直接ニ事後ノ承諾ハ之ヲ規定セスト雖モ之ヲ事後ノ承諾ニ類推スヘキモノトス（學說、評論八卷商法七三條）

四　〔同上〕本條ノ承諾ハ之ヲ事前ニ於ケル承諾ト解スヘキモノニシテ事後ニ於ケル追認ヲ本條ノ所謂承諾ト解スルハ誤レルモノトス（學說、評論七卷商法八八五頁）

◉競業禁止違反ノ制裁

違反ノ行爲ハ社員ノ義務違反ナリ會社カ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得ルハ勿論又他ノ社員ノ一致ヲ以テ其ノ社員ヲ除名スルコトヲ得但タ此除名ハ損害賠償ニ代ハルモノニ非サルヲ注意スヘキノミ（學說、總覽商法會社二八一頁六九）

第三節　會社ノ外部ノ關係

◉會社ノ外部關係ノ意義

一　會社ノ外部ノ關係トハ會社ノ第三者ニ對スル關係ナリ利害ハ結局各社員ニ歸スルモ會社ヲ法人ト爲ス以上ハ第三者ニ對スル關係ノ當事者ハ會社トセサルヘカラス（學說、總覽商法會社二八二頁二）

二　會社ノ外部關係トハ會社ト第三者及ヒ社員ト第三者トノ關係ヲ云フ即チ會社ト取引スル世間ノ公衆ニ對スル會社又ハ社員ノ關係ヲ指スナリ（學說、總覽商法會社二八二頁四）

◉外部關係ト內部關係トノ區別ノ標準

外部內部ノ關係ノ區別ノ標準ハ社員タル一人格者ト會社トノ關係ナリヤ否ヤニ存セスシテ社員カ社員タル資格ニ於テ有スル關係ナリヤ否ヤニ存ス（學說、總覽商法會社二八三頁一一）

第六十一條　定款又ハ總社員ノ同意ヲ以テ特ニ會社ヲ代表スヘキ社員ヲ定メサルトキハ各社員會社ヲ代表ス

◉會社代表者ノ特定方法（續一七〇條）

◉會社ヲ代表スル者ノ範圍（一八頁）

◉業務擔當社員ノ會社營業上ノ行爲（續六二條）

◉會社員ノ手形行爲ト代理意思（續六二條）

◉合資會社解散後ノ代表者（三四頁）

◉法人ハ業務執行者ト爲ルヲ得ス（續五六條）

◉理事數人アル場合ノ代表（續民法七五一頁）

◉法人ノ處罰ト代表者ノ員數（續一〇九條）

◉代表ノ意義

一　業務執行ハ全然內部ノ關係ニ於テ業務ヲ取扱フノ義ナリシカ茲ニ謂フ會社代表トハ會社ニ代リテ其名ニ於テ外部ニ對シテ必要ナル行爲ヲ爲スノ意ナリ（學說、總覽商法會社二八三頁二）

二　代表ノ意義（續民法七五四頁）

三　會社ノ代表ト業務ノ執行トノ關係（續五六條續一六九條）

四　業務執行ノ意義（續五六條）

◉會社ト代表社員トノ關係

一　會社代表社員ト會社トノ關係ノ法律上ノ性質如何商法ハ取締役ト株式會社トノ關係ニ付テハ特ニ委任ニ關スル規定ニ從フヘキ旨ヲ明定スルニ拘ハラス會社代表社員ニ付テハ之ニ類スル直接ノ明文ヲ置カス從テ多少ノ疑義ナキコトヲ得ス又不幸ニシテ學說ヲ聞カスト雖モ余ハ矢張リ委任ニ關スル原則ニ從フヘキモノナリト解セムト欲ス（學說、總覽商法會社二八七頁二八）

二　會社ト業務執行社員トノ關係（續五六條）

三　會社ト取締役トノ關係（八五頁）

四　理事代表權ノ性質（續民法七五四頁）

◉代表社員ヲ特定シタル效果

一　定款又ハ總社員ノ同意ヲ以テ會社ヲ代表スヘキ社員ヲ定ムルハ畢竟其他ノ社員ニ對シテ當然ノ代表權ヲ剝奪スルノ意義ニ外ナラス（學說、總覽商法會社二八八頁三八）

二　各社員ノ代表權ヲ認ムルハ之ヲ定款ニ規定スルノ必要ナク代表權ヲ與ヘサラントセハ特ニ之ヲ定メ且ツ之ヲ登記セサルヘカラス（學說、總覽商法會社二八八頁四〇）

◉業務執行社員ヲ特定シタル效果（續五六條）

◉會社經營一切ノ代理權ノ授與

一　商法ニ於テ公益法人ニ關スル民法第五九條ノ如キ特別ノ制限規定ナキ限リ民法第一〇六條ノ一般規定ニ基キ會社ノ法定代理人ト雖モ一般行爲ノ復代理人ヲ選任シ得ルモノト解セサルヘカラサルモノトス（東京地七年評論七卷商法八八八頁）

二　類題、續一七〇條