

物十年目ニ破壊シタル時ハ其年ノ終リヲ以テ時効ノ權ヲ得ル者トス、因テ建造物其十年目ノ終リノ前日又ハ終リノ日ニ破壊シタル時ハ一日又ハ單ニ若干ノ時間ヲ以テ時効ノ權ヲ得可シ、既ニ十年間ヲ經過シタル後ハ更ニ其雇工ヲ訴フルヲ得ス

例之ハ時計師一箇ノ時計ヲ二年間保證シタリトセンニ、其二年間ヲ經過シタル後ハ事皆ナ其局ヲ結ヒ時計師ハ全ク其義務ヲ免カル可キ契約ナリト解釋セサル可カラス、然リ而シテ築造師又ハ請負人ノ責務ハ必ス黙諾ノ擔保ヲ原因トス、因テ其黙諾ノ擔保ノ契約ハ實際上必ス明諾ノ擔保ノ契約ニ等シク之ヲ解釋セサル可カラス、蓋シ雇主自カラ其建造物ノ良否當、不當ヲ檢審、視察スルニハ充分ナル猶豫ノ時間アルヲ以テ自カラ其不良ノ事アルヲ認知スルヲ能ハサルハ即チ其雇主ノ不幸ナリ、時効ノ權ハ常ニ己レノ權利ノ有無ヲ認知セ

サル者ニ反シテ經過スル者ナリ、且ツ夫レ雇工ノ責務ハ永遠ニ繼續ス可キ者ニ非ス、若シ其擔保ノ訴權ハ必ス三十年ノ時効ナリト謂フ時ハ其時効ノ停止等ニ因リ或ハ五十年ノ後又ハ百年ノ後ニ至テ雇工ヲ訴フルヲ得可シ、此ノ如キ長期間ヲ經過シタル後ニ至テハ最早其破壊シタル建造物ノ造法ノ良否ヲ認知スルニ由シナシ

此第三說ハ專ラ右ノ裁判常例ニ適用シタル者ニシテ且ツ法典モ亦更ニ此說ヲ拋棄シタリト謂フノ證ナシ、嘗テピゴ、プレアムヌー氏ハ第二千二百七十條ヲ辯明スルニ當リ第千七百九十二條ハ普通ノ規則ヲ記定スルノ主意ナルヲ陳述シタルヲ有リ

第千七百九十
三條
〔八百二十七號〕凡ソ築造師又ハ請負人所有主ト共ニ協議シタル積リ書ニ從ヒ請負ニテ建造ヲ爲ス可キヲ約シタル時ハ何レノ理由アリトモ更ニ其賃銀ノ増加ヲ求ムルヲ得ス

若シ俄カニ材料ノ價及ヒ勞力ノ價ノ増加シタル時ハ築造師又ハ請負人其損失ヲ擔當ス可ク、若シ其價ノ下落シタル時ハ築造師又ハ請負人其利益ヲ得可キナリ

又積リ書ニ記シタル所ヲ變易シ或ハ之ヲ増加シタルヲ口實トシテ其増價ヲ求ムルヲ得ス、築造師又ハ請負人ハ其契約ニテ定メタル積リ書ノ通りニ建造ヲ爲ス可キカ故ニ若シ之ヲ變易シタルニ因リ費用ノ増加シタル時ハ自カラ其損失ヲ擔當セサル可カラズ、蓋シ所有主ハ常ニ自カラ己レノ資力ニ應シテ費用ノ豫算ヲ爲シ以テ其建造ヲ依頼スル者ナリ、是レ法律上妄リニ其所有主ノ豫算外、資力外ノ費用ヲ拂ハシムルヲ明禁シタル所以ナリ

築造師又ハ請負人ノ中或ハ所有主自カラ其變易シタルヲ認知シ暗ニ之ヲ爲スヲ承諾シタリト陳フルヲ有ル可シト雖モ法律ハ常

ニ築造師又ハ請負人其所有主ノ不練ナルヲ幸トシテ巧ニ偽計ヲ施シ私利ヲ恣マ、ニセンヲ恐レ以テ必ス所有者書面ヲ以テ其變易及ヒ増加ヲ許諾シタル上雙方協議ヲ以テ定メタル場合ニ非サレハ決シテ其増價ヲ求ムルヲ許サスト謂フ、故ニ此場合ニ於テハ必ス書面アルヲ要ス然ラサレハ更ニ其増價ヲ求ムルヲ得ス、若シ書面ノ存在セサル時ハ築造師又ハ請負人變易ノ明諾又ハ默諾ヲ證スル爲メニ其雇主ニ對シテ誓詞ヲ求ムルヲ得ス、又事實ノ質問ヲ爲サシムルヲ得ス

第九十八條
第七百九十七條
第九十八條
〔八百二十八號〕凡ソ築造師又ハ請負人ハ自カラ己レノ使用スル勞働者ノ所爲ヲ擔當ス可シ

〔八百二十九號〕建造又ハ其他ノ職業ヲ爲ス爲メニ請負人ノ雇役スル圻丁、匠丁及ヒ其他ノ職人ハ其勞働ニ因リ自カラ利益ヲ得タル所有

主ニ對シテ一ノ訴權ヲ有スルナリ、但シ此等ノ工丁ハ其訴ノ時現ニ所有主ヨリ請負人ニ拂フ可キ殘額ニ至ル迄ノ外其所有主ニ對シテ訴ヲ爲ス可キ得ス

蓋シ工丁常ニ其所有主ニ對シテ執行スル訴權ハ敢テ第千百六十六條ニ規定アル請負人其所有主ニ對シテ執行スルヲ得可キ訴權ヲ謂フニ非ス、全ク其工丁ニ固有ノ訴權ナリ(七百七十五號、千三百五十七號及次號參觀)

〔八百二十九號ノ二〕法律上造營工作ノ爲メニ使用シタル工丁ト其所有主トノ間ニ權利、義務ヲ定メ以テ工丁ハ敢テ其請負人ノ名義ヲ籍ラス己レニ直接ノ訴權ヲ以テ其所有主ヲ訴フルノ權アリト云フノ原則ヲ記シタルニ因リ左ノ結果ヲ生ス

第一 工丁ノ所有主ニ對シテ要求シタル金額ハ其請負人ノ他ノ權

利者ヨリ前ニ之ヲ渡サ、ル可カラス(七百七十五號參觀)

第二 請負人自カラ分散ヲ爲シタリト雖モ其工丁ノ訴權ニハ更ニ影響ヲ及ホス可キ無カル可シ

第三 工丁其所有主ニ對シテ己レノ訴權ヲ執行スルニハ必シモ彼ノ留置^{セシ、アレ}ノ差押(義務者ニ人ヨリ物件ヲ渡ス可キ其權利者ニテ差留ムルヲ謂フ)ノ法式ヲ遵守スルヲ要セス、所有主自カラ其請負人ニ拂フ可キ金額ヲ直ニ己レニ辨償センコトヲ求ムルヲ得可シ、但シ若シ所有主其工丁ノ權利ノ有無、廣狹ヲ詳知セサル時ハ確然其請負人ニ對スル己レノ責務ヲ守護スル爲メニ請負人モ共ニ其訴訟ニ干預センコトヲ求ムルヲ得可シ

〔八百二十九號ノ三〕凡ソ工丁ハ出訴ノ時現ニ其所有主ヨリ請負人ニ拂フ可キ殘額ニ至ル迄ノ外之ヲ要求スルヲ得スト云フノ原則ニ據

リ左ノ結果ヲ生ス

第一 工丁ヨリ其金額ヲ訟求スル前ニ所有主ヨリ既ニ之ヲ其請負人ニ辨濟シタル時ハ之ヲ適當ノ辨濟ナリト看做ス可シ、所有主其辨濟ヲ以テ工丁ニ抵抗スルニハ必シモ日附ノ確定シタル證書アルヲ要セス、蓋シ工丁ヨリ其所有主ニ對シテ未ダ訴ヲ起サ、ル限りハ尙ホ其請負人ノ權利者タルニ過キサルナリ、然リ而シテ總テ義務者ニ對シテ抵抗スルノ具ト爲スヲ得可キ證書ハ其權利者ニ附テモ亦等シク之ヲ適用スルヲ得可キナリ

第二 所有主自カラ其請負人ニ對シテ義務者タルヲ止息セシムル事柄ハ悉ク之ヲ以テ其工丁ノ要求ニ抵抗スルヲ得可シ、故ニ請負人善意ノ他人ニ其權利ヲ讓渡シ且ツ工丁其訴訟ヲ爲ス前ニ既ニ其讓渡ノ整備シタル時ハ工丁ハ最早其讓渡ヲ害シテ己レノ訴權ヲ執

行スルヲ得ス、何トナレハ一旦第千六百九十條ニ循ヒ既ニ其權利ノ讓渡ノ成就シタル上ハ義務者ハ必ス以前ノ權利者ニ對シテ全ク其義務ヲ免カル可キヲ以テナリ(六百七十五號參觀)

〔八百二十九號ノ四〕所有主ヨリ請負人ニ拂フ可キ金額其請負人ノ通常ノ權利者ノ爲メニ既ニ差押ヘラレタリト雖モ之カ爲メニ更ニ其雇工ノ訴權ニ影響ヲ及ホスヲ無カル可シ、蓋シ差押ハ彼ノ讓渡トハ大ニ異ナル所アリテ決シテ其差押ヘタル者ト差押ヘラレタル者トノ間ヲ繩束スル所ノ權利、義務ノ關係ヲ變更スル者ニ非サルカ故ニ其差押ヲ爲シタルニ拘ハラス所有主ハ其差押ヘラレタル金額ニ附キ尙ホ請負人ニ對シテ其義務ヲ擔當ス可シト謂フハ敢テ不當ノ事ニ非サルナリ

然レモ雇工ノ訴出スル前ニ裁判上ニテ正當ナリト認定セラレタル

差押ナルヲ必要トスル乎一般ノ説ニ據レハ凡ソ差押ヲ明認シタル裁判言渡ハ其差押ヘラレタル金額ヲ更ニ差押人ニ移轉スル者ナリトス、因テ此説ニ據レハ雇工其後ニ訴出スルトモ期既ニ遅シトス然レハ此裁判言渡ニ因リ所有權ヲ移轉スルト云フノ説ハ余カ敢テ採ラサル所ナリ、佛國ノ法律ハ嘗テ所有權ヲ所得スルニ此ノ如キ方法ヲ認許シタルヲ無シ、故ニ余カ説ニ據レハ一旦差押ヘラレタル貸主權ハ假令ヒ其差押ヲ正當ナリト認メタル後ト雖モ其差押ヘラレタル者ニ附キ尙ホ必ス存立スル者トス、因テ差押人自カラ其差押ヘタル金額ヲ保有スル間ニ訴出シタル雇工ノ請求ハ必ス正當ノ者トス可シ

〔八百二十九號ノ五〕 坊丁匠丁及ヒ其他請負ノ建造物ノ造營工作ヲ爲スニ使用ヲ受ル職人ハ總テ右ニ陳ヘタル直接ノ訴權ヲ有ス可シト云フノ法制ナリ抑此職人ナル文詞ノ意ハ必ス其前文ニ記載アル坊丁及ヒ匠丁ノ義ニ準シテ之ヲ定ム可キカ故ニ坊丁及ヒ匠丁ノ如ク造營工作ヲ爲スニ附キ自カラ手業ヲ以テ勞力ヲ盡ス所ノ職人ノミヲ指示シタル者ト看做ス可シト云フヲ以テ一般ノ定説トス、若シ此説ヲ以テ果シテ確實ナラシメハ左ノ者等ハ必ス本條ノ所謂職人ナル文詞中ニハ更ニ含包セサル者ナリト斷定セサル可カラス

第一 請負人ノ書類ヲ掌トラシムル爲メニ雇使スル手代

第二 請負人ノ請負フタル事件ヲ其請負人ト約シテ更ニ請負フタル者

第三 請負人ヨリ依頼シテ積リ書ヲ爲サシメ且ツ總テ其工作ニ關スル指揮ヲ依託シタル築造師

第四 造營工作ノ監督者

第五 請負人ヨリ依託シテ材料置場等ヲ監守セシメタル者然レモ余カ持論ニテハ及ヒ其他造營工作ヲ爲スニ使用ヲ受ル職人云々ナル語詞ニハ何レノ種質タルヲ問ハス(法律上更ニ其別ヲ爲サス)所有主ヨリ辨償ス可キ請負ノ賃價ニ關スル勞働ヲ爲ス者ハ悉ク之ヲ含包スル者トス、蓋シ請負ノ賃價ハ其造營工作ヲ爲ス爲メニ共ニ勞働シタル總テノ者ノ抵當ナリト看做ス可キヲ以テ余カ主說ハ實ニ正當適理ノ者ナリト認ム可キナリ、此論ハ實ニ能ク法律ノ精神ニ適合シ加フルニ文法ノ規則ニモ亦更ニ違背スル所ナシ、然ラハ則チ何ヲ以テ之ヲ許容セスト云フノ理アラシヤ(法律上ニテハ築造師ト雖モ職人ナリ)

然レモ造營工作ニ使用スル爲メニ唯其材料ノミヲ供給シタル者ハ則チ之ト異ナリ、此供給者ハ決シテ職人ト看做ス可キ者ニ非ス、全ク純粹ノ商人タルニ過キサレナリ

夫ノ鎖工ノ如キ總テ自カラ材料ヲ給備シテ其勞働ヲ爲ス所ノ職人ハ必ス其權利ノ全部ニ附キ直接ノ訴權ヲ有ス可シ、何トナレハ法律上嘗テ其貸主權ヲ二段ニ分別シタル明條ナキヲ以テナリ、其權利ハ一ナリ、即チ職人タルノ名義ヲ以テ其訴ヲ起ス可キナリ

〔第一千七百九十四條(八百三十號) 必要ノ他行又ハ夥シク資金ヲ失シタル場合ノ如ク意外ノ情狀ニ因リ所有主約定シタル造營工作ヲ已ムヲ得ス中途ニシテ廢止セント欲スルコト有リ故ニ法律ハ雇主ノ意ヲ以テ中途ニシテ其請負契約ヲ解止スルコトヲ許スナリ但シ其費用及ヒ其造營工作ニ因リ自カラ得タル利益ノ償ヲ辨濟スルヲ要ス、是レ蓋シ第一千三十四條ニ明定アル總テハ契約ハ雙方ノ承諾有ルニ非サレハ之ヲ取消ス可ト云フ大原則ノ例外ナリ、然レモ是レ決シテ不條理ノ法制ナ

リト謂フ可カラズ、何トナレハ所有主其契約ヲ解止スルトモ職人ハ其契約ヲ執行シタルニ因リ自カラ得可キ利益ヲ更ニ失スルヲ無キカ故ナリ

第一千七百九十五條
第一千七百九十六條

〔八百三十一號〕凡ソ請負契約ハ職人、建造師又ハ請負人ノ死去ニ因リ自然解除スル者トス

往古ノ裁判常例ニテハ專ラ職人ノ能力ヲ主トシテ約シタル賃貸ト容易シ他ノ職人ヲシテ代テ其造營ヲ爲サシムルヲ得可キ賃貸トナ區別シタリ、此終リノ場合(即チ請負ヲ爲シタル職人死去スルト雖モ更ニ他ノ職人ヲシテ代テ其造營工作ヲ爲サシムルヲ得可キ場合)ニ於テハ死去シタル職人ノ相續人ハ先人ノ始メタル造營工作ヲ必ス自カラ成就シ又ハ成就セシメント陳フルヲ得タリ又假令ヒ其相續人ノ拒否スルト雖モ所有主ハ強テ之ニ其造營工作ヲ成サシム

ルノ權ヲ有シタリ

蓋シ何レノ請負契約ト雖モ多少其職人ノ能力着意及ヒ信實ナル所ニ關シテ定メサル者ナシ是レ法典上更ニ右ノ區別ヲ設ケサル所以ナリ

雇主ノ死去スルト雖モ更ニ其請負人ノ契約ヲ解除スルヲ無シ、何トナレハ凡ソ職人ノ勞働ヲ爲スニハ此人ノ爲メニスルモ彼人ノ爲メニスルモ更ニ異ナル所ナキヲ以テナリ

死去シタル請負人ノ相續人ハ其先人ノ着手シタル造營工作及ヒ備辨シタル材料雇主ノ利益トナリタル場合ニ非サレハ其償ヲ求ムルヲ得ス、若シ其造營工作及ヒ備辨シタル材料果シテ雇主ノ爲メニ利益ヲ與ヘタル時ハ雇主請負契約ニテ定メタル價ノ割合ヲ以テ其請負人ノ相續人ニ相當ノ償ヲ拂フ可シ、若シ又之ニ反シテ其死去シタ

ル請負人ニ代テ造營工作ヲ成就ス可キ職人ナキカ又ハ其他ノ理由ニ因リ雇主更ニ其造營工作及ヒ備辨シタル材料ノ利益ヲ得サル時ハ請負人ノ相續人ハ唯雇主ヲ害スルヲ無ク其物件ヲ己レニ引取ルノ權アルノミ

第九條 第千七百九十「八百三十二號」坊丁、匠丁、鎖工及ヒ其他ノ職人等自カラ築造師又ハ請

負人ト約スルヲ無ク直ニ土地ノ所有主ト請負契約ヲ爲シタル時ハ亦右ノ規則ヲ適施セサル可カラス、何トナレハ其自カラ請負フタル部分ニ附テハ全ク純粹ノ請負人ト更ニ異ナラサルヲ以テナリ

○第四章 畜類貸借（一ニ獸類貸借ト譯ス）

○第一款 總則

第千八百條乃至第千八百三「八百三十三號」セテールナル文詞ハ羅典ノ「カピタレー」ナル語ヨリ傳來セシ者ナリ、蓋シ「カピタレー」ナル語ハ羅典ノ中世時代ニ於テ常ニ

大小ノ畜類ヲ指示センカ爲メニ使用シタル者ナリ、而シテ佛國法典ハ畜類ノ貸借若クハ其貸借ノ目的タル物件即チ其畜類ノ群集ヲ指示センカ爲メニ此「セテール」ナル語ヲ適用シタリ

第千八百條ニハ畜類貸借ノ義解ヲ掲載アリ、曰ク畜類貸借トハ雙方ノ協議シタル所ニ從ヒ此一方ヨリ彼一方ニ畜類ヲ與ヘ彼一方ニテ之ヲ監守シ且ツ之ヲ畜養スルノ契約ヲ謂フト

此義解ニハ二箇ノ誤アリ

第一 貸主其畜類ヲ與フルト記シタルハ實ニ不當ノ語用ナリ、貸主ハ決シテ之ヲ讓與スルニ非ス、唯之ヲ引渡ス而已ナリ（第千八百五條）

第二 雙方ノ中此一方ヨリ彼一方ニ其畜類ヲ與フルト記シタルハ亦失當ノ行文ナリト謂ハサル可カラス、何トナレハ雙方互ニ其畜

類ノ一部ヲ出シ合セルコト有ルカ故ナリ(第千八百十八條)

凡ソ農業又ハ商業ノ爲メニ繁殖シ若クハ利益トナル可キ畜類ハ如何ナル種類タルヲ問ハス悉ク畜類貸貸ノ目的ト爲スコトヲ得可シ此畜類貸貸ハ他ノ契約ニ等シク雙方ニテ定メタル條件ヲ以テ最要ノ規則トス若シ雙方ニテ定メタル別段ノ條件ノ在ラサル時ハ法典自カラ其貸貸ノ各種質ニ從ヒ雙方ノ權利義務ヲ確定ス
畜類貸貸ニ五種アリ

- 第一 單純又ハ通常ノ畜類貸貸
- 第二 雙方互ニ畜類ノ半數ヲ出シ合セル貸貸
- 第三 土地ノ賃借人ニ貸シ與フル畜類貸貸
- 第四 小作人ニ貸シ與フル畜類貸貸
- 第五 通常不當ニ畜類貸貸ト稱スル契約

○第二款 單純ノ畜類貸貸

第千八百四條〔八百三十四號〕 第壹 解義

單純ノ畜類貸貸ノ解義ハ第千八百四條ノ明記スル所ナリ、曰ク、單純ノ畜類貸貸トハ増殖シタル畜類ノ半部ヲ借主ノ利益ト爲シ、又其損失ノ半部ヲ借主ノ損失ト爲ス可キ約束ニテ此一方ヨリ、彼一方ニ畜類ヲ貸與ヘ其借主之ヲ監守シ、且ツ之ヲ畜養スル契約ヲ謂フト

此解義ハ甚タ不完全ノ者ナリ、何トナレハ借主ハ其増殖シタル畜類半部ノ外更ニ其獸毛ノ半部ヲ得可ク(第千八百十一條第七項)且ツ其畜養ノ償トシテ畜類ノ乳汁、糞料及ヒ其獸力ヲ己レノ利益ト爲ス可キ權アルカ故ナリ(第千八百十一條第八項)加之畜類ノ全部亡失シタル時ハ借主其損失ノ半部ヲ擔當スルコト及ハス、是レ亦本條ノ解義ノ不充備ナルノ一點ナリ(第千八百十條)

第一千八百五條〔八百三十五號〕 第貳 貸主ノ給備シタル畜類ハ誰レノ所有ナル乎

借主ニ引渡シタル畜類ハ尙ホ其貸主ノ所有ナリ假令ヒ豫メ評價シテ引渡シタル場合ト雖モ其畜類ハ尙ホ其貸主ノ所有ナリ蓋シ此評價ハ彼第一千五百五十一條ノ場合ノ如ク決シテ之ヲ賣買ニ適スル者ト看做スヲ得ス又其評價ヲ爲シタリト雖モ第一千八百五十一條ノ場合ノ如ク借主ハ決シテ自カラ其損失ノ責ヲ擔當スルヲ要セス豫メ評價ヲ爲スハ特ニ其契約ノ終ニ至リ利益又ハ損失ノ幾許ナルヤヲ定ムル爲メナリ(第一千八百十七條參觀)

第一千八百六條 乃至第一千八百十條 〔八百三十六號〕 第參 借主ノ責務

借主ハ其畜類ヲ保全スルニ附キ善良ナル家長ノ如クニ着意ス可シ意外ノ災害ニ因リ畜類ノ消失シタル時ハ必ス區別シテ決定スルヲ要ス意外ノ災害ニ因リ畜類ノ全數消失シタル時ハ貸主悉ク其損失

ヲ擔當ス可ク又其一部ノミ消失シタル時ハ貸主及ヒ借主ニテ共ニ其損失ヲ擔當ス可シ

抑立法官ノ此ノ如キ法章ヲ定メタル理由ヲ探リ觀ルニ原來其畜類ノ所有權ヲ有スル者ハ即チ其貸主ナルヲ以テ其全數ノ消失シタル損失モ亦貸主自カラ之ヲ擔當セサル可カラズ既ニ其賃貸ノ目的タル物件ナキニ於テハ其賃貸ノ契約モ亦必ス消滅ニ歸ス可キナリ又賃貸シタル畜類ノ一部消失シタル場合ニ於テモ亦等シク其所有者タル貸主一身ノ損失ト爲ス可キカ如クニ見ユントモ尙ホ他ノ一部ヲ以テ其賃貸契約ノ目的ト爲スヲ得可キカ故ニ其賃貸ハ尙ホ遺存スル者ナリ決シテ消滅ニ歸スル者ニ非ス因テ彼ノ會社契約ノ如ク(畜類ノ賃貸ハ大ニ會社ノ契約ニ比類スル者ナリ)其損失ハ必ス雙方ニテ互ニ之ヲ擔當セサル可カラズ將來ノ利益ヲ以テ之ヲ辨償ス

ルヲ得可シ

ボチエー氏ノ説ニ據レハ全ク法典ノ定メタル方法ニ反シテ畜類全
 數ノ消失シタル時ト雖モ尙ホ其一部ノ消失シタル場合ニ等シク雙
 方互ニ其損失ヲ擔當ス可キ者ト爲セリ、法典ノ此説ヲ許用セサリシ
 ハ抑、一大不幸ナリト言ハサルヲ得ス、其故何トナレハ法典ノ方法ニ
 テハ意外ノ災害有ルニ當リ其借受ケタル畜類ノ全部ヲ救援スルコ
 能ハサル借主ハ寧ロ其全數ノ消失スルヲ傍觀スルニ如カスト爲ス
 カ如キ奇怪ノ結果ヲ生スルニ至ルヲ免カレサルカ故ナリ
 借貸シタル畜類ノ中僅カニ一二ヲ餘シタル時ハ最早全數ノ消失ト
 看做サ、ル可カラス、蓋シ畜類ノ群トハ即チ獸種ノ更新スルニ因リ
 久常永續スル所ノ畜類ノ總稱ナリ、因テ一匹若クハ二匹ノミニテハ
 決シテ之ヲ畜群ト稱スルヲ得ス畜群ハ悉ク之ヲ失シ、餘ス所ハ唯、其

獸種ノミ

意外ノ災害ニ因リ畜類ノ亡失シタル時ハ其責務ヲ免カレタル借主
 ヨリ必ス貸主ニ其獸皮ヲ返ス可シト云フノ法制ナリ、因テ貸主ハ尙
 ホ其死亡シタル畜類ノ革ヲ得ント欲スルコト有ル可キヲ以テ借主ハ
 必ス貸主ヲシテ其死亡シタル畜類ノ如何ヲ確認セシメサル可カラ
 ス

又借主己レノ過失ニ因リ意外ノ災害ヲ醸シタル時畜類ノ全數又ハ
 一部ヲ消失シタルニ於テハ必ス自カラ其損失ヲ擔當セサル可カラ
 ス

意外ノ災害ハ借主之ヲ證ス可ク借主ノ過失ハ貸主之ヲ證ス可シ
 第千八百十一條 〔八百三十七號〕 第肆 單純ノ畜類借貸ニ附キ禁止セラレタル條件

畜類ノ借主ニハ常ニ貧困無識ノ者多キカ故ニ法律ハ若干ノ利益ヲ

得シカ爲メニ或ハ過重ノ條件ヲ以テ畜類貸貸ヲ約諾スル者アラシ
 テテ恐レ豫テ明文ヲ以テ左ノ條件ニテ約束スルヲ禁止ス

第一 借主ノ過失ニ非ス意外ノ災害ニ因リ畜類ノ全數消失スルト

雖モ借主其損失ヲ一身ニ擔當ス可キ條件

第二 畜類ニ損失アル時借主其利益ヨリ更ニ大ナル損失ノ部分ヲ
 擔當ス可キ條件

第三 貸貸契約ノ終リニ至リ貸主其營テ貸與シタル畜類ノ數ヨリ
 更ニ多數ヲ得可キ條件

右等ノ條件ハ假令ヒ之ヲ約束スルト雖モ必ス空無ニ歸スルヲ以テ
 元來其約束ナキ者ト看做ス可シ因テ其損益ハ法律ノ定規ニ循テ之
 ヲ擔當ス可キナリ

之ニ反シテ普通ノ規則ヲ更ヘテ借主ノ利益トナル可キ條件ヲ以テ

定メタル約束ハ必ス之ヲ正當ノ者ト看做サ、ル可カラズ、何トナレ
 ハ法律ハ特ニ借主ヲ保護センヲ欲シタルノミナルカ故ナリ

尙且ツ一步ヲ進メテ假令ヒ法律ノ規則ヲ更ヘテ貸主ノ利益トナル
 可キ條件ヲ以テ定メタル約束ナリト雖モ右ニ陳ヘタル三箇ノ禁制
 ニ關係セサル者ハ悉ク之ヲ適正ノ約束ナリト看做サ、ル可カラズ
 何トナレハ法ノ防止セサル事ハ即チ法ノ允許スル者ナリト云フノ
 原則アルヲ以テナリ、故ニ左ノ條件ヲ以テ定メタル約束ハ必ス適正
 有効ノ者ト看做ス可キナリ

第一 第千八百十條ニ據リ借主ノ得可キ畜類ノ乳汁、糞料及ヒ其獸
 カノ一部ヲ貸主ノ利益ト爲ス可キ條件

第二 貸主ト借主トノ間ニ増殖シタル畜類及ヒ其損失ヲ折半ス可
 シ(第千八百十條)ト云フノ法則ニ反シテ借主其四分ノ一ヲ擔當ス

可キヲ決定メタル條件

或學士ハ右二箇ノ條件ヲ以テ定メタル約束ハ敢テ允許ス可カラサル者ナリトス、其說ニ曰ク、法律ハ殊更ニ畜類ノ半數ヲ出シ合セタル賃貸ニ就キ右二箇ノ條件ヲ以テ約束ヲ定ムルヲ認可ス可キ旨ヲ明記シ(第千八百十九條)次ニ單純ノ畜類賃貸ノ規則ハ畜類ノ半數ヲ出シ合セル賃貸ニモ亦之ヲ通用ス可シト云フノ明文ヲ記セリ(第千八百二十條)因テ畜類ノ半ヲ出シ合セル賃貸ニ附キ法律上特別ニ右二箇ノ條件ヲ以テ約束スルヲ認許シタル所以ハ全ク單純ノ畜類賃貸ニ關スル規則外ノ事ヲ明定セント欲シタルニ據ル是レ單純ノ畜類賃貸ニ附テハ嘗テ右二箇ノ條件ヲ以テ約束スルヲ許サ、ルノ明證ナリ

第千八百十二(八百三十八號) 第五 雙方ノ中此一方又ハ彼一方ニテ執行ス可カラ

サ○事○

貸主ハ其賃シタル畜類ノ所有者ナリト雖モ借主ヲ害シテ其全部又ハ一部ヲ他ニ處分スルヲ得ス、貸主其畜類ノ全部又ハ一部ヲ他人ニ讓渡スハ固ヨリ法ノ防止セサル所ナリト雖モ其受得者ハ借家人若クハ土地賃借人ノ權ヲ遵守スルニ等シク其畜類ノ借主ノ權利モ亦之ヲ遵奉セサル可カラス(第千七百四十三條)

蓋シ賃主ハ常ニ借主ヲシテ其引渡シタル畜類ノ利益ヲ得セシムルノ義務ヲ負擔スルカ故ニ適意ニ之ヲ他人ニ讓渡シ以テ間接ニ其義務ヲ免カル、ヲ得ス、貸主ノ權利者モ亦其賃貸ノ目的タル畜類ヲ差押へ以テ之ヲ賣拂フヲ得ス、但シ買者尙ホ其賃貸ヲ遵守ス可キ旨ヲ約シテ賣買スルハ格別ナリトス

又貸主ハ借主ノ利益ヲ害シテ増殖シタル畜類ヲ他人ニ讓渡スルヲ

單純ノ畜類賃貸

得ス何トナレハ増殖シタル畜類ハ貸主一身ニ所屬スル者ニ非ス貸主ハ唯其一部分ニ附テ權利ヲ有スル而已ナルカ故ナリ
 借主モ亦妄リニ其借受ケタル畜類ノ全數又ハ一部ヲ他人ニ讓渡スヲ得ス何トナレハ借主ハ嘗テ其畜類ノ所有主ニ非サルヲ以テナリ然レモ借主ヨリ其畜類ノ全數又ハ一部ヲ善意ニテ買受ケタル者ハ彼ノ第二千二百七十九條ニ明記アル動産ニ附テハ現ニ之ヲ占有スルヲ以テ其所有權ノ證書ヲ有スルニ等シノ原則ヲ以テ所有主ノ取戻ノ求ニ抗拒スルヲ得可シ
 若シ又正當ノ理由ナリ一方ニテ一匹若クハ數匹ノ畜類ヲ賣拂フヲ拒否シタル時ハ他ノ一方ハ裁判所ニ請フテ其賣買ヲ認可セシムルノ權アリトス且ツ若シ其不當ノ拒否ニ因リ損害ヲ生シタル時ハ他ノ一方ヨリ其償ヲ求ムルヲ得可シ

第一千八百十四條

獸毛ハ雙方ニテ之ヲ折半ス可キヲ以テ借主ハ貸主ニ告知セスシテ妄リニ之ヲ剪取スルヲ得ス

第一千八百十三條

〔八百三十九號〕 第陸 他人ノ土地賃借人ニ畜類ヲ貸與シタル時貸主ノ爲ス可キ事柄

畜類ノ貸主ハ其旨ヲ土地賃借人ニ告知ス可シ若シ其告知ヲ爲サ、ル時ハ土地ノ所有主其土地ノ賃借人ノ借賃ノ償トシテ其畜類ヲ差押ヘ以テ之ヲ賣拂フヲ得可キ特權ヲ有ス但シ土地ノ所有主自カラ其畜類土地賃借人ニ屬セサルヲ認知シテ之ヲ賣却シタルノ證アル時ハ必ス其特權ヲ失ス可キナリ何トナレハ法律ハ決シテ吾人ノ惡意ヲ保護スル者ニ非サルカ故ナリ(第二千二百二條第一項ノ講說ヲ參觀ス可シ)

第一千八百十五條

〔八百三十九號ノ二〕

第柒

畜類賃貸ノ期限及ヒ其賃貸ノ消滅スル事

畜類貸貸ノ期限ヲ豫メ約定セサル時ハ三年ノ時間其貸貸ヲ爲シタル者ト看做ス可キヲ以テ其三年ノ終リニハ別段退去ノ告知ヲ爲サスト雖モ自然消滅ニ歸ス可キナリ

若シ畜類貸貸ノ期限ノ終リタル後借主尙ホ其畜類ヲ占有シ貸主モ亦更ニ其畜類ノ返還ヲ求メサル時ハ黙諾ノ繼約ニ因リ新ニ貸貸ヲ生スル者トス而シテ其新ニ生シタル畜類貸貸ノ期限ニ附テハ未タ一定ノ説アルヲ見ス或ハ之ヲ三年トス可シト謂フノ學士アリ或ハ之ヲ以前ノ貸貸期限ニ等シクス可シト言フノ論者アリ又或ル學士ハ地方ノ習慣ニ從テ之ヲ定ム可シト謂フ

期限ノ如何ヲ問ハス雙方ノ中一方己レノ義務ヲ執行セサル時ハ他ノ一方ヨリ其契約ノ取消ヲ求ムルノ權アリトス(第千八百八十四條)

第千八百十七(八百四十號) 第別 分配ヲ爲ス爲メノ方法

畜類貸貸ノ消滅シタル時ハ更ニ其畜類ノ價ヲ評定ス可シ而シテ更ニ評定シタル價額嘗テ評定シタル價額ヲ超過シタル時ハ嘗テ評定シタル價額ニ充ル迄畜類ヲ己レニ取戻シ其餘ヲ借主ト貸主トニテ平分ス可ク更ニ評定シタル價額嘗テ評定シタル價額ニ等シキ時ハ貸主悉ク其畜類ヲ得可シ若シ又畜類ノ價嘗テ評定シタル價額ニ充ツルニ足ラサル時ハ貸主其現存スル畜類ヲ己レニ得タル上借主ト貸主トニテ其損失ヲ折半ス可シ

○第三款 畜類ノ半數ヲ出シ合セル契約

第千八百十八(八百四十一號) 雙方相互ニ畜類ノ半數ヲ出シ合セル契約トハ雙方ヨリ畜類ノ半數ヲ出シ合セ以テ其利益ト損失トヲ雙方ニテ折半スル會社契約ヲ謂フ因テ此契約ハ決シテ貸貸契約ニハ非サルナリ然レモ其畜類ノ全數ヲ借受ケタル一方ハ自カラ之ニ獸圈ヲ與ヘ且

第千八百十八
條乃至第千八
百二十條

畜類ノ半數ヲ出シ合セル契約

ツ之ヲ飼養スルヲ以テ其乳汁、糞料及ヒ其獸力ヲ悉ク己レノ利益ト爲スノ權アリトス

單純ノ畜類賃貸ノ規則ハ總テ雙方互ニ畜類ノ半數ヲ出シ合セルノ契約ニモ亦之ヲ通行ス可シ、但シ左ノ規則ハ格別ナリトス

第一 單純ノ畜類賃貸ノ場合ニ其畜類ノ全數ヲ消失シタル時ハ其所有者ナル貸主一身ニテ其損失ヲ擔當ス可シト雖モ(八百三十六號參觀)之ニ反シテ雙方互ニ畜類ノ半數ヲ出シ合セルノ場合ニ於テハ其畜類ハ雙方ノ共有物ナルヲ以テ全數ノ損失ハ一部ノ損失ニ等シク互ニ之ヲ擔當セサル可カラス

第二 或ル學士ノ說ニ據レハ(第八百三十七號參觀)單純ノ畜類賃貸ニ於テ貸主其畜類ノ乳汁、糞料及ヒ其獸力ヲ己レノ利益ト爲ス可キ旨ヲ約束スルヲ得スト爲シ又借主其利益及ヒ損失ノ三分之一若クハ

四分之一ヲ擔當ス可キ旨ヲ約束スルヲ得スト爲ス○互ニ畜類ノ半數ヲ出シ合セル賃借ニ附テハ法律上明文ヲ以テ此等ノ約束ヲ禁止ス然レモ畜類ヲ借受ケタル者其貸主ノ土地賃借人ナルカ又ハ其小作人ナル時右等ノ約束ヲ爲スハ固ヨリ法ノ明許スル所ナリ抑、此等ノ約束ハ必ス貸主ノ爲メニ借主ノ利益ヲ害スル者ナリト雖モ法律上之ヲ允許シタル所以ハ蓋シ左ノ二箇ノ理由ニ基クナリ

第一 畜類ノ一部ノ貸主ハ同時ニ其土地ノ貸主ナルヲ以テ自カラ其畜類ニ圈室ヲ給シ且ツ若シ畜類ノ借主小作人ナル時ハ貸主自カラ其畜類ニ圈室ヲ給シタル上其糞料ノ一部ヲ與フルニ據ル

第二 畜類ノ借主ハ其賃借ニテ損失ヲ受ルト雖モ土地賃借人又ハ其小作人トシテ得ル所ノ利益ヲ以テ之ヲ償フヲ得ルニ據ル(八百四十八號參觀)

○第四款 土地ノ所有者ヨリ其賃借人ニ畜類ヲ貸與フル契約

第一千八百二十一條乃至第一千八百二十六條

〔八百四十二號〕此契約又之ヲ「シエプテール、ド、フェール」即チ鐵鏈ノ畜類賃借ト稱ス、蓋シ其土地ノ賃貸ニ連續スルカ故ナリハ土地ノ所有者其土地ト畜類トヲ貸與ヘ其契約ノ終期ニ至リ借主其嘗テ借受ケタル時評定シタル價額ニ均シキ畜類ヲ遺シ置ク可キ契約ヲ謂フ此畜類賃貸ハ主タル契約ノ從ナリ、主タル契約ハ即チ其土地賃貸ナリ其他之ニ附屬スル物件ハ用法ニ因リ不動産トナル者ナリ、其土地耕作ノ爲メニ貸與シタル畜類ノ如キハ即チ其附屬物ノ一ナリ〔第五百三十二條〕

土地賃借人ハ耕作ノ爲メニ必要ナル畜類ト共ニ借受ケタル土地ヨリ生スル總テノ利益ヲ得可キ權アルヲ以テ賃借ノ期限中其畜類ヨリ生スル所ノ利益モ亦悉皆自己ノ所得ト爲スヲ得可シ、但シ土地賃借人ハ其畜類ノ糞料ヲ耕作ノ爲メニ用フ可キカ故ニ其糞料ハ寧ロ其土地ニ屬スル者ト謂フ可キナリ畜類ノ價ヲ評定シテ貸與シタリト雖モ更ニ其所有權ヲ借主ニ移轉スルニ非ス、然レヒ借主ハ常ニ自カラ總テノ利益ヲ得ルヲ以テ其損失ハ悉ク己レニ擔當ス可キ義務アリトス、因テ假令ヒ意外ノ災害ニ因リ其畜類ノ全數又ハ一部ヲ消失シタリト雖モ借主自カラ其損失ヲ擔當セサル可カラス

〔八百四十三號〕賃貸ノ終期ニハ更ニ價ヲ評定ス可シ、而シテ若シ更ニ評定シタル價最初ニ評定シタル價ヲ超過スル時ハ土地賃借人自カラ其餘分ヲ得可ク、若シ更ニ評定シタル價以前ニ評定シタル價ニ均シキ時ハ土地賃借人ハ悉ク其畜類ヲ遺シ置ク可シ、若シ又更ニ評定

土地ノ所有者ヨリ其賃借人ニ畜類ヲ貸與フル契約

シタル價以前ノ評價ニ不足ナル時ハ土地賃借人自カラ之ヲ償フ可シ、因テ土地賃借人ハ其契約ノ終リニ至リ以前ニ評定シタル畜類ノ價ニ充ル可キ畜類ヲ遺シ置ク可シ

土地賃借人ハ嘗テ評定シタル畜類ノ價ヲ貸主ニ拂ヒ以テ其畜類ヲ己レノ所有ト爲スヲ得ス、何トナレハ既ニ前段ニモ陳ヘタル如ク畜類ノ評價ハ決シテ借主ニ所有權ヲ與フル者ニ非サルヲ以テナリ

〔八百四十四號〕 賃貸シタル土地ノ所有主ハ即チ其畜類ノ所有主ナルヲ以テ自カラ其土地ヲ他人ニ讓渡スルヲ得ルニ等シク其畜類モ亦之ヲ他人ニ讓渡スルヲ得可シ、然レヒ其受得者ハ土地賃借人ノ義務ニ相續スルニ等シク畜類ノ貸主ノ義務モ亦之ヲ相續セサル可カラス(第千七百四十三條及訴訟法第七百十七條參觀)

〔八百四十五號〕 權利者其用法ニ因テノ不動産トシテ土地ニ附屬スル

所ノ畜類ヲ差押ルニハ必ス其土地ヲ差押ルニ非サレハ能ハス(第五百二十二條)其畜類ハ必ス土地ト共ニ之ヲ差押ヘ且ツ共ニ之ヲ賣拂フ可シ、但シ其賃貸契約ノ日附差押ノ前既ニ確定シタル者ナル時ハ買主ハ必ス其借主ノ權利ヲ遵守セサル可カラス
借主ハ其借受ケタル畜類ノ所有主ニ非サルヲ以テ其全部タリトモ又一部タリトモ更ニ他人ニ之ヲ讓渡スルヲ得ス、但シ増殖シタル畜類ハ悉ク借主ノ所有ナルヲ以テ借主適意ニ之ヲ他人ニ讓渡スルヲ得可シ

〔八百四十六號〕 土地ノ所有主ヨリ其土地賃借人ニ畜類ヲ貸與スル契約ハ左ノ點ニ於テ單純ノ畜類賃貸ト相異ナル所アリ

第一 第一ノ場合ニ於テハ借主自カラ總テノ利益ヲ得可ク又意外ノ災害ニ因リ畜類ノ全數又ハ一部ヲ消失シタル時ハ借主自カラ其

損失ノ責ヲ擔當ス可シ○之ニ反シテ第二ノ場合ニ於テハ利益ハ必
ス雙方ニテ之ヲ折半シ又意外ノ災害ニ因リ其畜類ノ一部ヲ失シタ
ル時ニ非サレハ借主豫テ其損失ノ責ヲ擔當スルコト無シ

第二 第一ノ場合ニ於テハ畜類ノ糞料ハ必ス其土地耕作ノ爲メニ
之ヲ使用ス可キヲ以テ決シテ借主一身ノ所有ト爲スヲ得ス○之ニ
反シテ第二ノ場合ニ於テハ畜類ノ糞料ハ悉ク借主ノ所有ナリ

第三 第一ノ場合ニ於テハ其畜類ハ悉ク用法ニ因テノ不動産ナリ
(第五百二十二條)○之ニ反シテ第二ノ場合ニ於テハ其畜類ハ必ス動
産タルニ過キサルナリ

第四 第一ノ場合ニ於テハ法律ニテ定メタル規則ヲ雙方ニテ變更
シ以テ其契約ヲ定ムルヲ得、例之ハ土地賃借人其期限ノ終リニ至リ
初メニ受取りタル畜類ヨリ高價ノ畜類ヲ遺シ置ク可キコトヲ約スル

ヲ得可シ、何トナレハ土地賃借人其畜類ニ附テ自カラ擔當シタル過
重ナル責務ハ其主タル土地賃貸ニ於テ約シタル輕少ナル責務ニ附
テ得ル所ノ利益ヲ以テ之ヲ差引スルヲ得可キカ故ナリ○之ニ反シ
テ第二ノ場合ニ於テハ法律ハ雙方ノ適意ニ右等ノ契約ヲ爲スコトヲ
禁スルナリ、蓋シ法律ハ貧困未練ノ借主ニシテ或ハ其畜類ニ附キ若
干ノ利益ヲ得ント欲シ更ニ差引スル利得ヲ要セスシテ妄リニ過重
ナル責務ヲ擔任スル者アルヲ恐レテ此ノ如キ規則ヲ設ケタル所以
ナリ

○第五款 土地所有主ヨリ其小作人ニ畜類ヲ貸與スル契約
〔八百四十七號〕此契約ハ恰モ土地賃借人ニ畜類ヲ貸渡シタル契約其
土地ノ賃貸ノ從タルニ等シク、其小作契約ノ從ナリ、主タル契約ハ其
土地ヨリ生スル入額ヲ雙方ニテ平分スルノ目的ナルヲ以テ此從タ

第一千八百二十
七條乃至第二十
八百三十條

土地所有主ヨリ其小作人ニ畜類ヲ貸與スル契約

ル契約モ亦其畜類ノ利益ヲ折半スルノ目的ナリ

土地所有主ヨリ其土地賃借人ニ畜類ヲ貸シ與フル契約ト此契約トハ左ノ二箇ノ點ニ附テ大ニ異ナル所アリ

第一 第一ノ場合ニ於テハ土地ノ入額ハ總テ其土地賃借人ノ所有トナル可シト雖モ第二ノ場合ニ於テハ必ス之ヲ折半スル者トス
第二 第一ノ場合ニ於テハ畜類ノ評價ニ因リ土地賃借人ニ損失ノ責ヲ擔當セシムルヲ以テ意外ノ災害ニ因リ其畜類ノ全數又ハ一部ヲ失シタル時ハ借主自カラ其責ヲ擔當セサル可カラス、之ニ反シテ第二ノ場合ニ於テハ假令ヒ畜類ノ價ヲ評定スルト雖モ此ニ由テ小作人ニ其損失ノ責ヲ擔當セシムル者ニ非ス、小作人ハ評價ノ有無ニ拘ハラズ畜類全數ノ消失シタル責ヲ擔當スルニ及ハス、唯、其一部ノ消失シタル時豫テ其損失ヲ擔任スルノミ

〔八百四十八號〕又單純ノ畜類賃貸ト此契約トハ左ノ二箇ノ點ニ附テ大ナル差異アリトス

第一 單純ノ畜類賃貸ニ附キ期限ヲ定メサル時ハ三年ヲ以テ其定期トス(第千八百十五條)○小作人ニ畜類ヲ貸與シタル契約ハ常ニ其小作契約ノ期間間繼續スル者トス

第二 單純ノ畜類賃貸ニ附テハ法律上其借主ニ過重ナル責務ヲ擔當セシムル約束ヲ定ムルヲ禁止ス○之ニ反シテ小作人ニ對シテ此ノ如キ責務ヲ擔當セシムル約束ヲ定ムルハ敢テ法ノ禁セサル所ナリ(八百四十一號)蓋シ小作人其畜類ノ賃貸ニ附テ失スル所ハ更ニ小作契約ヲ以テ之ヲ償フヲ得可ク加フルニ所有主ハ自カラ其獸園ヲ供シ且ツ自カラ其養料ノ一部ヲ給スルナリ、故ニ小作人其借受ケタル畜類ノ獸毛ノ己レニ屬ス可キ部分ヲ通常ノ價ヨリ更ニ低價

ニテ貸主ニ讓ル可キ事又畜類ヨリ得可キ利益中ニテ貸主其借主ノ得ル所ヨリ更ニ多分ノ利益ヲ得可キ事、又貸主畜類ノ乳汁ノ半部ヲ得可キ事等契約ヲ爲スヲ得可シ然レモ借主畜類ノ損失ヲ全ク己レニ擔當ス可キノ契約ヲ爲スハ敢テ法ノ許サ、ル所ナリ

○第六款 通常不當ニ畜類賃貸ト稱スル契約

第一千八百三十八百四十九號「此契約ハ一頭又ハ數頭ノ牛ヲ此一方ヨリ彼一方ニ貸

與シ彼一方之ヲ飼養シ且ツ之ニ小屋ヲ給シ以テ其牛乳及ヒ糞料ヲ己レノ利益ト爲ス可キ契約ナリ、貸主ハ尙ホ其牛ノ所有權ヲ有シ且ツ其牛仔ヲ己レノ利益ト爲スノ權アリ

夫レ單純ノ畜類賃貸ハ常ニ獸種ノ更新スルニ因リ久常永續スル所ノ畜類ノ群ヲ目的トスル者ナリ、因テ本款ノ契約ヲ稱シテ畜類賃貸ト謂フハ實ニ其當ヲ失シタル者ナリト謂ハサル可カラズ、蓋シ本款

ニ記載アル契約ノ目的トスル所ハ唯、其畜類ノミナリ

○第九卷 會社契約

コントラクト・ド・ソシエテ

○第一章 總規則

第一千八百二十
二條第一千八百
三十三條

〔八百五十號〕 第壹 會社契約ノ性質及ヒ會社契約ニ緊要ナル原質

會社契約トハ一人ニテ得ル利益ヨリ多クノ利益ヲ得ンカ爲メニ二
人以上ニテ互ニ或ハ資本ヲ出シ或ハ勞力ヲ出シ或ハ資本ト勞力ト
ヲ併出シ共ニ會合シタル契約ヲ謂フ

夫レ會社契約ハ他一般ノ契約ニ必要ナル總テノ條件即チ結○者○ノ
承○諾○其○能○力○正○當○ノ○目○的○及○ヒ○正○當○ノ○原○因○ヲ○共○備○ス○ル○ニ○非○サ○レ○ハ○成○立
スル者ニ非ス故ニ第一千八百三十三條ニ「總テ會社契約ニ正當ノ目的
ヲ有ス可シ」ト記シタルハ無用ノ法文ナリ是レ既ニ第一千八百八條、第千
百二十八條及ヒ第一千三百三十一條ニ明定アル法則ナリ

〔八百五十一號〕 總テ一般ノ契約ニ必要ナル條件ヲ具備スルト雖モ未

以テ會社契約ヲ成スニ足ラス尙ホ三箇ノ條件ヲ要ス
 第一 相互ニ資本ヲ差出ス事○故ニ余或ル某ニ對シテ毎年余カ工
 業ニ因リ得ル所ノ利益ノ一部分ヲ讓與センコトヲ約シ而シテ某ハ別
 段資本モ出サス又勞力モ竭サ、ル時ハ決シテ此約束ヲ以テ會社契
 約ト言フヲ得ス是レ乃チ純然タル一箇ノ贈與契約ナリ因テ法式其
 他ノ事柄ニ附テハ悉ク贈與契約ノ常則ヲ適施セサル可カラズ
 凡ソ資本ハ財産金額又ハ勞力ニテ成ル者ナリ人ノ威勢又ハ信用ヲ
 以テ正當ノ資本ト爲スヲ得ス蓋シ立法官ハ恰モ往古ノ學士ト其說
 ヲ同フシ世ノ威力アル者妄リニ己レノ信用ヲ以テ金額ニ代用スル
 ヲ得可キ契約ハ必ス社會ノ善良ナル風習ヲ紊亂スル者ナリト看做
 セリ

且ツ或ル博士ノ說ニ據レハ假令ヒ商估ノ信用ト雖モ之ヲ會社ノ資
 本ニ代用スルヲ得スト謂フ其說ニ曰ク第千八百五十三條ニ據レハ
 若シ會社ヲ結フ證書ニ社中各人ノ得可キ利益ト其擔當ス可キ損失
 トニ附キ別段其割合ヲ定メタルト無キ時ハ各人其會社ノ資本中ニ
 加入シタル高ニ準シテ其割合ヲ定ム可シト言フノ法章アリ依テ各
 人差出ス所ノ資本ハ必ス鑒定スルヲ得可キ物タルコトヲ要ス是レ法
 律上勞力ヲ鑒定シテ資本中ノ最少量ナル高ニ均シキ者ト爲シタ
 ル所以ナリ(第千八百五十三條)然レモ商估ノ信憑ノ事ニ附テハ法律
 上管テ之ヲ明定シタル箇條ナシ然ル上ハ單ニ己レノ名目ノミヲ差
 出シタル社員ニ對シテハ分派ノ時ニ至リ何レノ割合ヲ爲ス可キ乎
 己レノ名義ノミヲ差出シタル社員ノ資本ハ之ヲ資本金中ノ最大量
 ニ均シキ者トス可キ乎將タ其最少量ニ均シキ者ト看做ス可キ乎此
 問題ヲ決定セントスルハ則チ其法ヲ成スニ異ナラズト

〔附言〕 プラパール氏ハ之ニ反對ノ説ヲ主唱ス氏曰ク「商估ノ信用ハ總テ充分ニ鑒定スルヲ得可キ者ナリ是レ實ニ至極便宜ナル資本ナリ」ト

第二 利益ヲ共通スル事○故ニ社員中ノ一人ニ利益ノ全部ヲ付與ス可キ約束又ハ社員中ノ一人ニ更ニ損失ヲ擔當セシメサル約束ヲ爲スト雖モ其約束ハ必ス空無ニ歸ス可キヲ以テ從テ其會社契約モ亦共ニ消滅ス可キナリ然レモ各社員ノ部分ハ必シモ自己ノ差出シタル資本ニ比準スルヲ要セス依テ同會社ノ社員甲乙ノ差出シタル資本ノ高ノ相等クシテ其中甲ハ乙ヨリ多クノ利益ヲ得可キ約束ヲ定ムルト雖モ敢テ法ノ咎メサル所ナリ此場合ニ於テハ結約者ノ中一方ノ者ヨリ他ノ一方ヘ一箇ノ利益ヲ付與スル有様ニテ定メラレタル約束ナリト雖モ必ス會社契約タルニ相違ナシ是レ賣品ノ實

價ヨリ高價若クハ低價ニテ約定シタル賣買ト雖モ必ス賣買契約タルニ相違ナキト同一ノ情態ナリ

第三 利益ヲ増殖スル事○故ニ相互ノ保險約束ハ元來共通ノ利益ノ爲メニ定メラル、者ナリト雖モ敢テ之ヲ會社ト言フヲ得ス其故何トナレハ保險ノ約束ハ決シテ利益ヲ得テ其財産ヲ増殖センカ爲メニ結定スル者ニ非ス唯、其財産ノ減少センヲ豫防センカ爲メニ約定スル者ナルヲ以テナリ

第一千八百三十四條
〔八百五十二號〕 第二 會社契約ノ證據

會社契約ノ目的トスル所百五十「フラン」以上ノ價ナル時ハ必ス其證書ヲ記ス可キ事ハ載セテ第一千八百三十四條ニ在リ
抑、會社契約ノ目的トハ後ニ生スル所ノ利益ニ拘ハラス各社員ノ差出シタル資本ヲ合併シタル高ヲ謂フ因テ將來ノ形狀ニハ更ニ關係

セサルナリ各社員ノ差出シタル資本ノ總額百五十「フラン」以下ナル時ハ假令ヒ其社員ノ中一人ノ出訴シタル時既ニ一千「フラン」又ハ一萬「フラン」ニ増殖シタル社金アリト雖モ尙ホ證人ヲ用ヒテ之ヲ證スルヲ得可シ之ニ反シテ各社員ノ差出シタル資本ノ總額百五十「フラン」以上ナル時ハ假令ヒ其出訴ノ時社金既ニ百五十「フラン」以下ニ減少シタリト雖モ證人ヲ用ヒテ之ヲ證スルヲ得ス然レモ或ル學士ノ說ニ據レハ會社ノ目的ナル文詞ハ社金ニ附キ又ハ利益ニ附キ其社員ノ中一人ノ訴出シタル請求ノ目的ヲ指示シタル者ナリトス故ニ此說ニ據レハ假令ヒ資本ノ總額百五十「フラン」ヲ超過セスト雖モ社員ノ中一人ノ請求シタル部分百五十「フラン」以上ナル時ハ證人ヲ以テ之ヲ證スルヲ得サル可キナリ左ノ二箇ノ非難ヲ以テ此說ヲ排駁スルヲ得可シ

第一 此說ハ法條ニ反ス、法條ニハ特ニ會社契約ノ目的ノ事ヲ記シテ更ニ會社員ノ中一人ノ請求シタル目的ノ事ヲ載セス

第二 夫レ社員ノ中一人ノ請求シタル目的ノ高ニ準シテ證人ヲ許否スルハ則チ將來ノ形狀ニ關シテ之ヲ許否スルニ等シ其實不足ノ變動ニ從テ之ヲ許否スルト同一ナリ即チ今日之ヲ許シテ明日之ヲ許サスト言フカ如シ然ルニ法律上證書ヲ記ス可キト否トヲ決定シタル所以ハ一ニ結約ノ時ニ關シタル者ナリ其契約ノ目的タル事物ノ價額ニ關シタル者ナリ(ウレット氏ノ說)

〔八百五十三號〕會社契約ヲ私印證書ニ記スル時ハ必ス結約者ノ數ニ準シテ其正本數通アルヲ要ス且ツ各通ニハ必ス之ヲ幾通ニ記シタルヤチ附記セサル可カラス會社契約ハ雙務契約ナリ(第千三百二十五條)

〔八百五十四號〕法律ハ會社ノ目的百五十「フラン」以上ナル時ハ之ヲ證書ニ記ス可キ旨ヲ命スルト雖モ決シテ之ヲ以テ其契約ノ効ノ有無ヲ分ダント欲シタルニハ非サルナリ蓋シ其證書ヲ記ス可キ旨ヲ命シタルハ特ニ其證據ノ爲メニ謀リタル者ニシテ決シテ其法式トシテ之ヲ要シタルニハ非サルナリ故ニ會社契約ハ純然タル同意契約ナリ因テ書面ニ記シタル證據ノ端緒アルカ(第千三百四十七條)又ハ證書ヲ記スルコト能ハサル情實アルカ又ハ證書ヲ消失シタルカ(第千三百四十八條)此等ノ場合ニ於テハ目的ノ價額百五十「フラン」内外ヲ問ハス證人若クハ事實若クハ事實ノ推測ヲ以テ其證ヲ爲スコトヲ得可シ且ツ證書モ無ク又證人モ無クト雖モ尙ホ宣誓又ハ事實ノ推問ヲ以テ其證ヲ立ツルコトヲ得可シ

〔八百五十五號〕夫レ何レノ契約タルヲ問ハス其目的百五十「フラン」以上ヲ超過スル時ハ必ス之ヲ證書ニ記ス可シト謂フハ蓋シ普通一般ノ法則ナリ載セテ第千三百四十一條ニ在リ故ニ會社契約ノ目的百五十「フラン」以上ナル時ハ其證書ヲ認ム可シト記シタルハ實ニ無要ノ法章ナルカ如シ然レモ立法官ノ特別ニ之ヲ記シタルハ左ノ理由アリテ然ルナリ

第一 民事會社ト商業會社トヲ明別センカ爲メナリ蓋シ商業會社ハ其目的百五十「フラン」以下ナリト雖モ必ス之ヲ證書ニ記スルヲ要ス(商法第三十九條及第四十條)

第二 往古ノ默認會社^{ソシエテ、アソシエテ}ヲ廢止センカ爲メナリ默認會社トハ證書モ記セス又明諾モ爲サス共ニ居住ヲ同フシテ年月ヲ送リシ數人ノ間ニ暗ニ成立シタル會社ナリ

〔八百五十六號〕民事會社ニ附キ日附ノ確定シタル證書アルニ於テハ

之ヲ以テ他人ニ抗抵スルヲ得可シ(然レモ八百八十一號ノ附言ヲ參
觀ス可シ)之ニ反シテ商業會社ハ假令ヒ日附ノ確定シタル證書アリ
ト雖モ必ス其契約ヲ公ケニシタル上ニ非サレハ之ヲ以テ他人ヲ攻
撃スルヲ得ス(千八百六十七年七月二十四日ノ法第五十五條以下)

〔八百五十七號〕他人ハ己レノ有スル總テノ證據ヲ用テ其會社契約ノ
證ヲ爲スヲ得可シ何トナレハ契約ノ證書ヲ記セサリシハ固ヨリ
其他人ノ過失ニ非サルヲ以テナリ

〔八百五十八號〕第壹 會社ハ其各社員ノ權利及ヒ義務トハ全ク相異
ナリタル權利及ヒ義務ヲ有スル一箇ノ無形人ト看做ス可キ乎
ベルンズ、モラー

此問題ヲ決スルハ太ダ緊要ノ事ナリ若シ果シテ之ヲ無形人トスル
時ハ必ス左ノ決定ヲ爲サ、ル可カラス

第一 若シ會社ヲ以テ無形人トスル時ハ其資本ト成ル可キ財產ハ

悉ク其會社ノ權利者ノミニ關スル抵當ト看做ス可シ因テ會社ノ權
利者ハ總テ其各社員ノ權利者ヨリ先取特權ヲ有ス可キナリ○之ニ
反シテ若シ會社ヲ以テ無形人ニ非スト云フ時ハ其資本ハ必ス各社
員ニ屬スルカ故ニ會社ノ權利者ト其各社員ノ權利者トノ共有ノ抵
當ト看做ス可シ因テ會社ノ權利者ト各社員ノ權利者ト共合シテ其
資本ヲ分派セサル可カラス

第二 若シ會社ヲ以テ無形人ト看做ス時ハ會社ノ義務者ノ擔當ス
ル義務ト其義務者ニ對シテ各社員ノ負擔シタル義務トハ互ニ之ヲ
相殺スルヲ得ス○之ニ反シテ若シ會社ヲ無形人ニ非スト決スル時
ハ容易ニ其相殺ヲ爲スヲ得可シ何トナレハ會社ノ權利ハ其時ヨ
リ直ニ各自ノ部分ノ割合ニ準シテ各社員ニ屬ス可キカ故ナリ

第三 若シ會社ヲ無形人ト謂フ時ハ第五百二十九條ニ明定アル如

ク假令ヒ資本中ニ不動産ト動産トヲ包含スルト雖モ其會社ノ存續
 スル間ハ必ス社員ノ權利ヲ以テ純然タル動産ノ權利ト看做ス可キ
 ナリ蓋シ會社ノ資本ハ全ク其會社ニ屬スル者ニシテ決シテ其各社
 員ノ所有ニハ非サルナリ會社ノ存續スル間ニ其各社員ノ權利ノ目
 的トスル所ハ則チ漸次生出スル所ノ利益ナリ而シテ其利益ハ則チ
 純然タル動産ナリ○若シ之ニ反シテ會社ヲ以テ無形人ニ非ストス
 ル時ハ其會社ヲ閉止スルニ至リ一度ヒ分派ノ結果ヲ見タル上ニ非
 サレハ各社員ノ權利ノ確認スルヲ得ス何トナレハ各社員ノ差出シ
 タル資本中ニハ動産ト不動産トノ別アリト雖モ等シク是レ各社員
 ノ有スル所ナルカ故ナリ

第四 若シ會社ヲ以テ無形人ト看做ス時ハ其會社ヲ閉止スル前婚
 姻ヲ爲シタル社員ノ有スル訴權ハ必ス夫婦共通財産中ニ加入ス可
 キナリ(五十四號參觀)○之ニ反シテ若シ會社ヲ無形人ニ非スト言フ
 時ハ其會社ヲ閉止シタル時其社員ノ得タル部分中ニ加入シタル動
 産ノミチ以テ其共通財産ト爲ス可ク其不動産ハ更ニ共通財産中ニ
 并入ス可キ者ニ非サルナリ

〔八百五十九號〕 商業會社ハ其分會社ヲ除クノ外(商法第四十七條)大概
 之ヲ無形人ト看做スヲ以テ一般ノ說ナリトス蓋シ此說ハ彼ノ假令
 ヒ商業會社ノ資本中ニ不動産ヲ包含スルト雖モ其會社ノ存續スル
 間ハ社員ノ權利ヲ以テ悉ク動産ノ權利ト看做ス可シ云々ナル法則
 ナ明說シタル民法第五百二十九條ニ適當シ且ツ商法第三十條、第三
 十三條及ヒ第三十九條乃至第四十五條ノ規則ニモ亦能ク恰合スル
 者ナリ

〔八百六十條〕 民事會社ニ附テハ古今大ニ論難スル者アリヂユラント

ン氏ブラバール氏及ヒビュテー氏ハ之ヲ無形人ト謂フ説ヲ主唱シド
マンジャ氏ハ之ヲ無形人ニ非スト謂フノ持論ナリ

第一説ヲ主張スル者ハ曰ク「夫レ民事會社ノ無形人タル事ハ第千八百六十條及ヒ第千八百四十八條ニ據テ明瞭ナリ」ト

第千八百六十條ニ附キ其説ヲ爲シテ曰ク「往古ノ裁判常例ニテハ會社契約ヲ以テ其社員ト相異ナリタル一箇ノ無形人トハ看做サ、リシナリ共有財産ノ所有權ハ悉ク各社員ノ所屬ナリト看做シタリ而シテ社員ハ各相連合シテ己レノ差出シタル部分ノ割合ニ準シテ其財産ヲ共有シタリ因テ各社員ハ己レノ部分ノ割合ニ準シテ其財産ヲ他人ニ讓渡シ又ハ之ヲ書入ノ抵當ト爲スコトヲ得タリ然リ而シテ第千八百六十條ニ據レハ會社ノ支配人ニ非サル社員ハ己レノ部分タリト雖モ、適意ニ其會社ニ關スル財産ヲ他人ニ讓渡スルヲ得ス又

之ヲ抵當ト爲スコトヲ得スト云フノ明文アリ是レ立法官古ノ法律ヲ廢止シタル確證ナリ蓋シ立法官ハ會社契約ニ更ニ新性質ヲ付與シ以テ之ヲ資本ノ所有者ト爲シ而シテ會社ノ利益ヲ獨立セシメ之ヲ其社員ノ所業ニ關セサラシメント欲シタル者ナリ是レ乃チ會社ヲ以テ無形人トナシタル明證ナリ

且夫レ第千八百四十八條ハ一層此説ヲ鞏固ナラシムル者ナリ該條ニ曰ク「凡ソ會社中ノ一人自己ノ算計ニ附キ他人ヨリ金額ヲ得可キ權利ヲ有シ會社ニ於テモ亦其他人ヨリ金額ヲ得可キ權利ヲ有スル時ハ自己ノ得可キ義務ノ高ト會社ノ得可キ義務ノ高トハ割合ニ從ヒ自カラ受取リタル金額ヲ以テ其二箇ノ義務ヲ盡スニ充テ用フ可シ」ト然ルニ若シ果シテ會社ノ權利ハ各自ノ部分ノ割合ニ準シテ社員一同ニ屬スル者ニシテ決シテ無形人ト看做ス可キ會社ノ所有ニ

非スト謂フ時ハ右ノ他人ニ對シテ權利ヲ有スル社員ハ自カラ受取
 リタル金額ニ附キ畜ニ自己ノ權利ノ割合ニ從テ其部分ヲ受取ル可
 キ權アルノミナラス其他人ニ對シテ會社ノ有スル權利ニ附テ己レ
 ノ有スル部分ニ從ヒ其金額ヲ受取ルヲ得可キナリ譬ヘハ茲ニ甲
 乙二人ノ社員アリ乙ハ丙(即チ他人)ニ對シテ二萬「フラン」ノ權利ヲ有
 シ會社モ亦等シク丙ニ對シテ二萬「フラン」ノ權利ヲ有ス而シテ丙二
 萬「フラン」ヲ乙ニ辨濟セリトセンニ若シ會社ヲ以テ無形人ニ非スト
 スル時ハ乙ハ先ツ己レノ權利ノ割合ニ從ヒ一萬「フラン」ヲ受取リタ
 ル上尙ホ其會社ノ權利ニ附キ己レノ有スル部分ノ半額即チ五千「フ
 ラン」ヲ得ルノ權アル可キナリ然ルニ第千八百四十八條ニ據レハ乙
 ハ唯自己ノ權利ノ割合ニ從ヒ一萬「フラン」ヲ受取ル可キ權アルノミ
 他ノ一萬「フラン」ハ自カラ其會社ノ共有財産中ニ納メサル可カラス

(八百八十六號ヲ參觀ス可シ)是レ會社ヲ以テ無形人ト認ム可キ所以
 ナリ

加之諸多ノ法條ニ據テ之ヲ觀ルニ會社ハ常ニ其社員ニ對シテ或ハ
 義務者トナリ或ハ權利者トナル者ナリト云フノ明文アリ是レ亦會
 社ノ無形人タルノ一證ナリ

且夫レ會社ヲ以テ無形人ト看倣スハ會社將來ノ繁榮ヲ謀ル爲メニ
 必要ナリ蓋シ若シ會社ノ權利者ハ單ニ其社員ノ權利者ト共合シテ
 會社ノ財産ニ附キ各自ノ部分ヲ受取ル可キ權アルノミナリトスル
 時ハ社員ノ中或ハ無資力ナル者アルカ又ハ信憑ノ輕薄ナル者アル
 ニ於テハ必ス其會社ノ信用ニ影響ヲ及ホス可キナリ之ニ反シテ若
 シ會社ノ資本ヲ以テ特ニ其會社ノ權利者ノミノ抵當ナリトスル時
 ハ假令ヒ社員中ニ無資力ナル者アリト雖モ更ニ他人ニ對シテ其會

社ノ信用ヲ失ス可キノ恐レ無カル可シ○訴訟法第五十九條第五項
モ亦此說ノ爲メニ參觀ス可キ者ナリ

〔八百六十一號〕第二說ノ論者ハ民法第五百二十九條ヲ以テ第一說ヲ
駁撃ス蓋シ該條ニハ假令ヒ會社ノ資本悉ク不動産ナリト雖モ其會
社ノ存續スル間ハ必ス社員ノ權利ヲ以テ動産ノ權利ト看做ス可キ
旨ヲ記シ以テ其會社ヲ無形人視シタリト雖モ然レモ本條ハ特ニ商
業會社ノミニ關スル法章ナリ因テ民事會社ハ必ス之ト異ナラサル
可カラス

若シ夫レ第一論者ノ引證スル所ノ第千八百六十條及ヒ第千八百四
十八條ニ記定アル法則ノ如キハ必シモ會社ヲ無形人視スルヲ要
セスシテ之ヲ説明スルヲ得可シ因テ此等ノ法章ハ更ニ其說ヲ保
證スル者ニ非サルナリ蓋シ會社ノ支配人ニ非サル社員ヲシテ己レ

ノ部分ダリト雖モ其會社ノ財産ヲ適意ニ處分スルヲ禁ヅタル所
以ハ全ク社員中互ニ結定シタル約束ノ性質ニ因テ然ルナリ夫レ會
社員ハ總テ互ニ尊重敬愛守護スル所アリテ共ニ集合シ以テ其利益
ヲ一纏センヲ謀リ共ニ之ヲ保守センヲ約シ而シテ其共通ノ利
益ヲ害シテ一身ノ爲メニ妄リニ利己ノ所業ヲ行ハサランヲ約定
スル者ナリ然ルニ若シ各社員ニ己レノ部分ニ準シテ其會社ノ財産
ヲ常ニ處分スルヲ得可キ權利ヲ許シ從テ他人ヲシテ其會社共同ノ
所業ニ干涉シ又ハ其時ヨリ直ニ其物件ノ分派ヲ促迫スルヲ得可キ
カ如キ權利ヲ行ハシムル時ハ必ス會社員ノ相互ニ決定シタル約定
ノ主義ニ背戻スルヲ免カレサル可シ是レ第千八百六十條ニ於テ殊
更ニ其禁制法ヲ揭示シタル所以ナリ

又會社ノ義務者ニ對シテ自カラ權利ヲ有スル社員己レノ受取リタ

ル金額ニ附キ己レノ權利ノ割合ニ從ヒ其部分ノミヲ受得シ會社ノ權利ノ部分ハ必ス自カラ其會社ノ財産中ニ之ヲ全納セサル可カラスト云フノ法章ヲ定メタル所以ハ蓋シ若シ其會社ノ利益ノ爲メニ必要ナル金額ノ一部分ヲ直ニ取去ル時ハ必ス共同ノ利益ヲ害シ且ツ其社務ヲ妨クルニ至ル可キヲ以テ特ニ之ヲ豫防シタルニ之レ據ルナリ(八百六十六號參觀)

且夫レ各社員ハ常ニ其會社ニ對シテ或ハ義務者トナリ或ハ權利者トナル者ナリト云フノ明文ハ諸多ノ法條ニ記載アリト雖モ(第千八百四十五條、第千八百五十二條)然レモ其會社ナル文詞ハ全ク共同利益ノ全部ヲ指示センカ爲メニ代用セラレタル者ナルトハ人皆ナ認知スル所ナリ

他人ニ對シテハ更ニ有無ノ現ハレサル人ノ生死ヲ其社員ノ自由ニ

任許スル時ハ必スヤ大弊ヲ生出スルヲ免カレサル可キナリ

〔附言〕 本説ヲ主唱スル論者モ亦茲ニ一ノ例外ヲ爲シ以テ彼ノ火災保險會社ノ如キ無名ノ會社ハ假令ヒ民事會社ナリト雖モ必ス無形人ナリト謂フ(チーブリー氏、ロー氏、ドマンジャー氏)

〔八百六十二號〕 第肆 會社契約ト共通財産ノ准契約ノ區別

數人ノ間更ニ約束ナク更ニ會社契約ナクシテ其財産ヲ共通スルコトアリ例之ハ同時ニ數人ノ爲メニ定メラレタル遺囑アル場合カ若クハ同時ニ數人ノ得可キ相續アル場合ノ如キ是ナリ所謂ル共通財産ノ准契約トハ則チ此レノ謂ヒナリ而シテ其准契約ニ因テ生スル所ノ義務ハ恰モ會社契約ヨリ生スル所ノ義務ニ類似スル者ナリ然レモ共通財産ノ准契約ト會社契約トハ左ノ點ニ附テ相異ナル所アリ

第一 准契約ニ因テ生シタル財産ノ共通ハ公益ヲ謀ルノ目的ニ反

ス其故何トナレハ共同所有者ノ中一人タリトモ其物件ヲ他人ニ讓渡スルノ權ナキヲ以テ全ク之ヲ商業外ニ措キタルト同様ナリ且ツ共同所有者ノ中自カラ擔任シテ其財產支配ノ方法ヲ定ムル者ナキカ故ニ或ハ之ヲ損廢スルノ憂ナキヲ免カレス是レ法律上相續人等ヲシテ五年以上其遺物ノ分派ヲ爲サ、ルノ契約ヲ定ムルヲ禁制シタル所以ナリ(第八百十五條)○之ニ反シテ會社契約ハ實ニ公益ノ爲メニ有益ナル者ナリ其故何トナレハ共通ノ資本ヲ以テ成ル可ク多クノ利益ヲ得ンカ爲メノ方法ニテ常ニ其會社ヲ構成スルカ故ナリ因テ五年、十年、二十年又ハ其他結約者ノ欲スル期間中其會社契約ヲ定ムルト雖モ法律ハ敢テ之ヲ禁セサルナリ

第二 共通財產ノ准契約ハ共同所有者ノ中一人ノ死去ニ因リ終ル者ニ非ス相續人代テ之ヲ相續ス可シ○之ニ反シテ會社契約ハ大概

其人ノ身分ヲ主トシテ決定スル者ナルカ故ニ必ス其社員一人ノ死去ニ因リ消滅ス可キナリ但シ別段ノ約束アル時ハ此限ニ在ラス(第一千八百六十八條)

第三 准契約ニテ財產ヲ共通シタル者ノ相續人中ノ一人ハ無償ノ名義又ハ要償ノ名義ニテ己レノ部分ヲ他人ニ讓渡スルヲ得但シ他ノ共同相續人ハ代價ヲ償却シテ其他人ヲ除去スルヲ得可シ(第八百四十一條)○之ニ反シテ會社員ハ己レノ代リニ他人ヲ出シテ自カラ其會社中ヨリ退去スルヲ得ス(第八百六十一條)

○第二章 會社ノ種類

第一千八百三十三號) 會社ニ二種アリ一ハ不特定會社一ハ特定會社是ナリ(第八百六十三號) 會社ニ二種アリ一ハ諸般ノ現在財產不特定會社一ハ諸般ノ利益不特定會社是ナリ

又諸般ノ現在財產及ヒ諸般ノ利益不特定會社モ亦不特定ノ第三ノ種類トシテ茲ニ之ヲ附加ス可キナリ(第千八百三十七條第二項)

○第壹 諸般ノ現在財產不特定會社

第千八百三十七條

〔八百六十四號〕

羅馬法及ヒ佛國古法ニテハ結約ハ現ニ所有スル諸般

ノ財產及ヒ未來ニ所有スル諸般ノ財產ニ附テ不特定會社ヲ定ムル

ヲ得タリ之ヲ「ソシエタス、ユニウエルソロム、ボノロム」ト稱シタリ

而シテ此會社ハ別段ノ約束アルニ非サレハ左ノ財產ヲ所有ス

第一 現ニ所有スル總テノ財產

第二 相續贈與若クハ遺囑等ニテ得タルト否トナ問ハス未來ニ

所有スル總テノ財產

佛國現今ノ法律ニテ夫婦ノ間ニハ尙ホ此會社契約ヲ定ムルヲ許スナリ(第千八百三十七條、第千五百二十六條)

然レヒ是レ全ク夫婦間ニノミ特許セラレタル法章ナルヲ以テ其他ノ者ハ更ニ此契約ヲ爲スヲ得ス法律ハ之ヲ禁スルナリ現ニ所有スル財產及ヒ相續贈與又ハ遺囑等ニ非サル名義ニテ所得スル未來ノ財產ヲ共通スル會社ヲ定ムルハ敢テ法ノ防止セサル所ナリ然レヒ相續贈與又ハ遺囑等ノ名義ニテ得ル所ノ財產ハ單ニ收益ノ爲メニ之ヲ共通スルヲ得ルノミ

〔八百六十五號〕

佛國立法官ノ「ユニウエルソロム、ボノロム」ナル會社ヲ

禁止シタル所以ハ蓋シ左ノ二箇ノ理由ニ據ル

第一 相續贈與若クハ遺囑ニ因リ得ル所ノ財產ハ不確定ノ物多キ

カ故ニ若シ之ヲ以テ會社ノ資本トスルヲ許ス時ハ社員ノ中互ニ

能ク其情實ヲ熟知セスシテ其會社ヲ定ムルニ至ル可キナリ

第二 若シ此ノ如キ會社契約ヲ認可スル時ハ必ス婚姻ノ爲メ(第千

諸般ノ現在財產不特定會社

八十二條)又ハ夫婦間(第一千九十三條)ノ外ハ法律ノ禁止第九百四十三條)スル所ノ未來財産ノ贈與ヲ間接ニ爲スニ附キ容易ナル方法ヲ結約者ニ認許スルニ至ルヲ免カレサル可キナリ

〔八百六十六號〕諸般ノ現在財産ニ附テノ會社ノ所有中ニ當然包含ス可キ者ハ左ノ如シ

第一 會社ヲ結定スル時其社員ノ所有シタル總テノ動産及ヒ不動産

第二 會社契約ノ存續スル間ニ其會社ヲ定ムル以前ヨリ既ニ成存シタル原因ニ因リ社員ノ得タル總テノ動産及ヒ不動産(此場合ニ於テハ其財産ヲ所得スルコトハ專ラ其原因ニ基クナリ)〔三十五號參觀〕

第三 共通財産ト交換シテ得タル動産及ヒ不動産

其他左ノ權利モ亦共ニ會社ニ加入スルヲ得可シ

(一) 贈與又ハ遺囑ニ非サル方法ニテ得タル利益ノ所有權

(二) 相續、贈與又ハ遺囑ニテ得タル財産ノ收益權

○第貳 諸般ノ利益不特定會社

第一千八百三十八條

〔八百六十七號〕此會社(羅馬人ハ之ヲ「ソシユタス、ユニウエルソロム、キユエ、エキス、キユエスチユ、ウエニオント」ト稱シタリ)ノ權利ノ部分タル財産ニ當然ニ包含ス可キ物ハ即チ左ノ如シ

第一 會社ヲ定メタル時社員ノ所有シタル總テノ動産ノ所有權又ハ其會社ヲ結フ以前ニ既ニ成存シタル原因ニ因リ會社ノ存續スル間ニ社員ノ得タル總テノ動産ノ所有權

第二 會社ノ存續スル間ニ社員ノ勞力ニ因リ得タル財産ノ所有權

第三 會社ヲ定メタル時社員ノ所有シタル不動産ノ收益權又ハ會

諸般ノ利益不特定會社

社ノ存續中ニ其會社ヲ定ムル以前ヨリ既ニ成存シタル原因ニ因
リ得タル不動産ノ收益權

第四 社員ノ勞力ニ因ラスシテ得タル總テノ財産ノ收益權例之ハ
不意ノ利益若クハ贈與、相續又ハ遺囑ノ名義ニテ得タル諸件ノ如
キ者ヲ謂フ

之ヲ要スルニ左ノ諸件ノ外ハ悉ク共通ノ物トス可シ

第一 現ニ所有スル不動産ノ所有權

第二 會社ノ存續中ニ得タル不意ノ利益(例之ハ發見シタル財寶)ノ
所有權、相續、贈與又ハ遺囑ニテ得タル財産ノ所有權

第九條 第一千八百三十
九條 (八百六十八號) 諸般ノ利益ニ特定會社アル時ハ現在ノ不動産ノ虛有
權ハ悉ク其社員ノ所有ナルヲ以テ之ヲ諸般ノ現在ノ不動産ノ特定會社
ニ比スレハ大ニ善視ス可キ所アリ是レ法律上不特定會社契約ニ附

キ其會社ノ種類ヲ別段明定セサル時ハ諸般ノ利益ニ附テハ會社ヲ
結定シタリト看做ス

(八百六十九號) 不特定會社ノ負債ノ部分ニ關シテハ法律上更ニ其明
條ナキヲ以テ必ス一般普通ノ法則ニ據テ其負債ノ方法ヲ組織セサ
ル可カラス

○現在財産不特定會社ノ負債部分ノ組織

夫レ負債部分ハ常ニ權利部分ト對立スル者ナリ

(現在ノ負債) ○夫レ現在財産ノ會社ハ必ス現在ノ動産及ヒ不動産ノ
所有權ヲ悉ク受得スル者ナリ因テ元金ト利息トニ拘ハラス又動産
ニ關スル負債ト不動産ニ關スル負債トヲ問ハス其會社ヲ結定スル
以前ノ負債ハ悉皆其會社ニテ之ヲ擔當セサル可カラス
(未來ノ負債) ○又會社ノ利益ヲ謀ル爲メノ目的ニテ約束セラレタル

負債モ亦悉ク其會社ニテ之ヲ擔當セサル可カラス社員一同ノ承諾ヲ以テ約束シタル負債及ヒ己レノ權利内ニテ社員一人ノ承諾ヲ以テ約束シタル負債ハ其會社ノ利益ヲ謀ル爲メノ目的ニテ定メラレタル者ト看做ス可シ其他ノ要件ヲ以テ約束セラレタル負債ニ附テハ會社ハ單ニ自カラ得タル利益ノミニ附キ其責ヲ擔當ス可キナリ」

共通財産ニ關スル修理ハ悉ク其會社ノ擔任ナリ社員所有權ヲ有シテ會社收益權ヲ有スル財産ノ修理ハ左ノ區別ニ從テ其責ヲ擔當ス可キナリ乃チ大補理ハ其社員自カラ之ヲ擔任ス可ク小補理ハ會社自カラ之ヲ擔當ス可シ

〔八百七十號〕社員及ヒ其子ノ撫育食料及ヒ教育ニ關スル義務ハ之ヲ如何ス可キ乎○善良ナル家長ハ常ニ己レノ得ル所ノ入額ヲ以テ自カラ此等ノ費用ヲ擔當ス蓋シ此等ノ擔任ハ常ニ其財産ノ收益權ニ

附從スル者ナリ因テ余カ說ニ據レハ若シ會社ニテ其義務者ナル社員ニ屬スル總テノ財産ノ收益權ヲ有シ且ツ其社員ノ得ル所ノ利益モ亦悉ク己レノ所有ト爲スノ權ヲ有スル時ハ必ス其會社ニテ悉皆右等ノ費用ヲ擔當ス可キ者トス之ニ反シテ若シ其社員一己ノ資力ヲ以テ右ノ費用ニ充ルニ充分ナル時ハ必ス其社員一人ニテ其責ヲ擔當セサル可カラス

〔八百七十一號〕社員ノ中一人ノ爲シタル犯罪ハ之ヲ如何ス可キ乎○此問題ハ區別シテ決定ス可キナリ若シ他ノ社員告知ヲ受ケタル上其犯罪ニ因リ得タル利益ヲ共通財産中ニ加入スルヲ拒止セザリシ時ハ必ス會社ニテ悉ク其責ヲ擔任セサル可カラス何トナレハ此ノ如キ場合ニ於テハ全ク會社ノ利益ノ爲メニ犯罪ヲ爲シタル可キ旨ヲ假想セシムルニ足ル可キ共犯ノ性質アルヲ以テナリ○之ニ反

現在財産不特定會社ノ負債部分ノ組織

シテ犯罪ニ因リ得タル利益ヲ他ノ社員ニ告知セスシテ共通財産中ニ加入スルカ又ハ他ノ社員全ク其利益ノ出所ヲ認知セサリシ時ハ會社ハ單ニ其犯罪ニ因リ自カラ得タル利益ノミヲ償却ス可キナリ

○諸般ノ利益不特定會社ノ負債部分ノ組織

〔八百七十二號〕 現。在。ノ。負。債。○法律上ノ夫婦共通財産ニ附テハ此規則ヲ設ケタリ曰ク動産ニ關スル利益ハ在所ニハ動産ニ關スル負債モ亦之ニ從フ可ク不動産ニ關スル利益ハ在所ニハ不動産ニ關スル負債モ亦共ニ存ス可シ此規則ハ實ニ不正ナル者ナリ蓋シ此規則ニ依遵スル時ハ夫又ハ婦ニシテ或ハ己レノ利益ノミヲ共通財産中ニ加入シ更ニ其負債ヲ加入セサルコト有ル可ク又或ハ己レノ負債ノミヲ加入シテ更ニ其利益ヲ加入セサルコト有ル可キナリ○彼ノ婚姻中ニ夫婦ノ中一人ノ得タル相續中ノ負債ニ附テハ法律上適正ノ規

則ノ設定アリ曰ク利益ノ在所ニハ負債モ亦共ニ之ニ從フ可シト〔百十四號參觀〕此最終ノ規則ハ大ニ正理ニ適スル者ニシテ敢テ最初ノ法則ノ比ニ非サルヲ以テ余ハ之ヲ以テ諸般ノ利益不特定會社ニ適用セント欲スルナリ○故ニ會社ヲ構成スル前ノ負債ハ動産ニ關スルト不動産ニ關スルトヲ問ハス各社員ノ會社ニ加入シタル利益ト各自ニ存スル利益トノ割合ニ準シテ會社自カラ之ヲ擔當ス可キナリ○例之ハ或社員ノ財産總額ノ價十萬「フラン」ニシテ其動産ノ價八萬「フラン」其不動産ノ價二萬「フラン」ナリ而シテ其動産及ヒ不動産ニ關スル負債ハ二萬五千「フラン」ナリトセンニ其社員ノ會社ニ加入シタル物ハ如何ト謂フニ其社員ハ總テノ動産乃チ其利益ノ五分ノ四ヲ加入シタリ因テ會社ハ其負債ノ五分ノ四即チ二萬「フラン」ヲ擔當セサル可ラス又其社員ニ存シタル物ハ如何ト謂フニ總テノ不

動産即チ其利益ノ五分ノ一是ナリ因テ負債ノ五分ノ一ハ其社員自カラ之ヲ辨濟セサル可カラズ

社員ノ擔當ス可キ負債部分ノ利息ハ會社ニテ之ヲ擔當セサル可カラズ何トナレハ會社ハ自カラ其社員ノ所有スル財産ノ收益權ヲ有スルカ故ナリ

未^〇來^〇ノ^〇負^〇債^〇○茲ニハ前段諸般ノ財産不特定會社ノ負債部分ニ關シテ陳說シタル總テノ法則ヲ適用ス可キナリ(八百六十九號參觀)

○第參 不特定會社ヲ構成シ得可キ人

第^第千^千八^八百^百四^四十^十條^條〔八百七十三號〕不特定會社契約ニ因リ屢間接ノ贈與ヲ爲ス者アルカ故ニ法律ハ互ニ財産ヲ授受スルヲ得可カラサル者ノ間又ハ互ニ利益ヲ爲シテ他人ノ害ヲ爲ス可カラサルノ禁ヲ別段受ケタル者ノ間ニハ不特定會社契約ヲ約定スルヲ禁シタリ

〔互ニ財産ヲ授受スルヲ得可カラサル者ノ間〕云々

故ニ父ト其姦通ノ子トノ間ニ定メタル會社ハ必ス無効ニ歸ス可シ

(第九百六條、第七百六十二條)又醫師己レノ診察シタル病者ニシテ終

ニ死去シタル者ト其病ノ間共ニ結定シタル會社契約モ亦必ス無効

ニ歸ス可キナリ(第九百九條)

又〔互ニ利益ヲ爲シテ他人ノ害ヲ爲ス可カラサルノ禁ヲ別段受ケタル者ノ間〕云々此法文ヲ解スルニ二說アリ

〔八百七十四號〕第一說 第千八百四十條ニハ二箇ノ禁制法ヲ記載セ

リ即チ左ノ者ノ間ニ不特定會社ヲ結成スルヲ禁スト謂フ

第一 互ニ授受スルヲ得可カラサル者ノ間則チ父ト其姦通ノ子

トノ間ノ如キ是ナリ

第二 互ニ利益ヲ爲シテ他人ノ害ヲ爲ス可カラサルノ禁ヲ別段受

不特定會社ヲ構成シ得可キ人

ケタル者ノ間即チ存留相續人ヲ有スル者ノ間是ナリ
本文ハ必ス此ノ如クニ解釋セサル可カラス然ラサレハ互ニ利益ヲ
爲シテ他人ノ害ヲ爲ス可カラサルノ禁ヲ別段受ケタル者ノ間云々
ナル文詞ハ必ス無用ニ歸ス可キナリ空シク第一ノ禁制ヲ再記シタ
ル者ト謂ハサル可カラス

此說ニ據レハ會社ハ其社員ノ中一人ノ死去スル迄必ス停止サル、
可キナリ何トナレハ必ス其死去ノ時ニ至ラサレハ正ニ存留相續人
即チ其子又ハ卑屬親アルヤ否ヲ確知スルニ由シ無カル可キカ故ナ
リ存留相續人アル時ハ其會社無効ニ歸ス可ク存留相續人在ラサル
時ハ其會社有効ニ歸ス可キナリ

〔八百七十五號〕第二說 互ニ利益ヲ爲シテ他人ノ害ヲ爲ス可カラサ
ルノ禁ヲ別段受ケタル者ノ間云々ナル文詞ニハ決シテ第一ノ禁制

ト相異ナリタル第二ノ禁制ヲ包含スル者ト謂フ可カラス是レ則チ
過分ノ文章ナリ法典中此ノ如キ無用ノ文章アルハ甚々慙ナカラサ
ルナリ法律ハ會社ノ成否ヲ此ノ如キ不確定ノ事柄ニ關係セシメ以
テ其社員中一人ノ死去ニ至ル迄之ヲ停止スルヲ得ルト謂フハ敢テ
想像ス可カラサル事ナリ且ツトレーラ氏ノ如キハ先ツ第千八
百四十條ハ他人ヲ害シテ贈與ヲ爲スノ禁ヲ受ケタル者ノ爲メニ禁
制ヲ記定シタル旨ヲ陳ヘ次ニ此等ノ無能力者ハ法典中ニ多カラサ
ル旨ヲ附言シタルヲ有リト謂フ然リ而シテ己レノ存留相續人ヲ害
シテ贈與ヲ爲スヲ能ハサル者ハ法典中甚々少ナシトセス何トナレ
ハ卑屬親モ無ク又尊屬親モ無クシテ死去スル者ハ世ニ甚々稀ナル
カ故ナリ

此說ニ據レハ不特定會社ノ社員ノ中ニ自カラ存留相續人ヲ遺シテ

不特定會社ヲ構成シ得可キ人

死去スル者アリト雖モ其會社ハ必ス有効ニ歸ス可キナリ但シ其財產ニ附キ他ノ社員ノ爲メニ生シタル利益ハ必ス其存留相續人ノ爲メニ之ヲ減少セサル可カラズ

○第肆 特定會社

第一千八百四十一條
第一千八百四十二條

八百七十六號) 特定會社トハ數人集合シテ別段確定シタル物件ノ所有權、收益權又ハ使用權ヲ共通スル會社ヲ謂フ又別段指定シタル起作ノ爲メ若クハ職業ヲ行フ爲メ數人相連合スル契約モ亦之ヲ特定會社ト看做ス可シ

或ル學士ハ特定會社ヲ解シテ不特定會社ニモ非ス又諸般ノ利益不特定會社ニモ非サル會社ナリト謂フ此義解ハ第一千十條ニ特定遺囑ノ爲メニ揭示セラレタル義解ヲ假リ來リタルナリ

○第三章 會社ノ初發及ヒ其繼續時間

第一千八百四十三條
第一千八百四十四條

八百七十七號) 結約者ハ適意ニ或ル時間ノ終リタル時又ハ未定ノ事件ノ生シタル時ヨリ會社ヲ始ム可キトテ約束スルヲ得可シ此最終ノ場合ニ於テハ則チ未必條件ニ關スル會社契約アリトス若シ明諾又ハ默諾シテ定メタル別段ノ約束ナキ時ハ契約ヲ爲シタル時ヲ以テ其會社ノ始ト爲ス可シ

又或ル期限ノ終ル迄繼續ス可キ會社契約ヲ爲ストテ得可ク又未必條件ノ成就シタル時ニ終ル可キ會社契約ヲ定ムルヲ得可シ若シ其會社ノ繼續ス可キ時間ヲ別段約定セザリシ時ハ法律ハ推測シテ社員ノ中一人ノ死去スル迄(但シ各社員己レノ權利ヲ拋棄シタル旨ヲ他ノ社員ニ告知シテ其會社ヲ止息セシムルノ權ハ格別ナリトス)又ハ其會社ノ目的トスル所ノ事務ノ成就スルニ至ル迄約束セラレタル者ナリトス(第一千八百六十五條及次條)

特定會社 會社ノ初發及ヒ其繼續時間

○第四章 會社ニ對スル各社員ノ義務及ヒ各社員ニ對スル會社ノ義務

○第一節 會社ニ對スル各社員ノ義務

第一千八百四十五條
第一千八百四十六條

〔八百七十八號〕第一ノ義務

各社員ハ約定シタル期限内ニ共通ト爲ス可キ事物件ヲ差出ス可キ義務アリトス○各社員ト會社トノ關係ハ其差出ス可キ資本ノ性質ニ因リ差異アリトス

(甲) 差出ス可キ資本ハ確定物ヲ目的トス○茲ニハ三箇ノ場合ヲ現出ス

第一ノ場合○或ル社員確定物ハ所有權ヲ差出サントシテ約シタリ○此場合ニ於テハ其社員ト會社トノ關係ハ恰モ法律上ニ定メアル賣主ト買主トノ關節ト同一ナリ因テ其資本トシテ約諾セラレタル確

定物ノ所有權ハ必シモ其物件ノ引渡ヲ要スルヲ無ク契約ノ日ヨリ直ニ其會社ニ屬スル者トス故ニ其物件ノ損失ハ契約ノ日ヨリ會社自カラ之ヲ擔當ス可キナリ假令ヒ其物件ヲ引渡ス前ニ意外ノ災害ニ因リ之ヲ消失シタリト雖モ其損失ハ必ス會社ニテ之ヲ擔當セサル可カラス○賣主其賣却シタル物件ノ減盡シタルニ因リ之ヲ引渡ス可キノ義務ヲ免カルト雖モ猶ホ其代價ヲ受取ルノ權アルニ等シク會社ノ社員モ亦其物件ノ減盡シタルニ因リ之ヲ引渡ス可キノ義務ヲ免カルト雖モ猶ホ其會社ノ利益ニ附キ己レノ部分ヲ受得スルノ權アリトス因テ引渡ノ前後ヲ問ハス意外ノ災害ニ因リ共通ス可キ資本ヲ減失スルヲ有リト雖モ其會社ハ猶ホ引續テ存續ス可キナリ○若シ又其約諾セラレタル物件社員引渡ノ求メテ受ケタル後ニ消滅シタル時ハ其社員自カラ其損失ノ責ヲ擔當セサル可カラ

ス但シ其社員ヨリ假令ヒ既ニ其物件ヲ引渡シタリトモ猶ホ其災害
 ヲ免カレサリシ旨ヲ證明シタル時ハ格別ナリトス
 社員ハ賣主ニ等シク己レノ差出シタル物件ヲ他人ヨリ奪取サル、
 可キ理由ナキ旨ヲ保證ス可ク又其物件ヲ使用スルニ更ニ不良ノ所
 ナキ旨ヲ保證ス可キナリ若シ正當ノ理由ニ因リ他人ヨリ其物件ヲ
 奪取サル、ト有ルニ於テハ他ノ社員ハ其會社ヲ解止ス可キ求メテ
 爲シ以テ相當ノ償ヲ要ムルヲ得可ク又ハ他ノ物件ヲ代用シテ其
 會社ヲ存續スルヲ得可キナリ

〔八百七十九號〕第二ノ場合 社員確定物ノ入額所得權即チ收益權ヲ
 差出サンコトヲ約シタリ○第一ノ場合ニ附テ説明シタル法則ハ此場
 合ニモ亦悉ク之ヲ適施ス可キナリ所○有○權○ニ○附○テ○述○ヘ○タル○事○柄○ハ○其
 所有權ノ支分權ニ附テモ亦等シク之ヲ適用セサル可カラス因テ約

諾シタル物件眞ニ其社員ノ所有ニシテ且ツ更ニ不良ノ所ナキ時ハ
 其社員之ヲ引渡シタルニ因リ全ク其義務ヲ免カル可シ若シ其物件
 引渡ノ前後ニ拘ハラズ意外ノ災害ニ因リ滅失シタル時ハ其會社ノ
 不幸ナリ會社ハ其物件ノ入額所得權ヲ失フ可ク社員ハ其物件ノ所
 有權ヲ失フ可シ第千八百五十一條第一項ニ記載アル會社ニ收益權
 ハ、ミチ加入シタル物件ノ損失ハ其所有者ナル社員自カラ之ヲ擔當
 ス可シ云々ナル法文ハ必ス右ノ如クニ之ヲ解セサル可カラス其物
 件ノ損失ハ一面ニハ必ス其所有者ナル社員ノ擔任シタルコトヲ免カ
 レス何トナレハ會社ハ最早之ヲ其所有者ニ返還ス可キ義務ヲ免カ
 ル可キヲ以テナリ又他ノ一面ニハ必ス會社モ亦其損失ヲ擔當セサ
 ル可カラス何トナレハ假令ヒ入額所得權ヲ失フト雖モ之カ爲メニ
 決シテ其會社ヲ解止スル者ニ非サルカ故ナリ(第千八百六十七條ノ

説明ヲ參觀ス可シ

〔八百八十號〕 會社ニテ入額所得權ヲ受得スル時ハ自カラ其所有權モ亦之ヲ受得スルコト有リ其例甚タ少ナシトセス然レモ會社ヲ解止スル時ハ其使用シタル物件ニ同様ナル物件又ハ其評定シタル價ヲ以テ其所有者ナル社員ニ返還セサル可カラス所謂ル准入額所得權トハ即チ是ナリ

會社ニテ物件ノ入額所得權ヲ有スルニ因リ其所有權モ亦共ニ受得スルヲ得可キ場合ハ則チ使用スルニ因テ耗盡ス可キ物件ヲ目的ト爲シタル時又使用スルコト無ク唯之ヲ保置スルト雖モ猶ホ其質ノ粗惡ニ至ル可キ物件ヲ目的ト爲シタル時(麻布ノ如キ物)又其他總テ評價シテ共通ト爲シタル動産ヲ目的ト爲シタル時等ナリ總テ此等ノ場合ニ於テハ會社ヲ解止スル時ニ至リ最初評定シタル價又ハ其評

價ヲ爲サ、リシ時ハ使用シタル物件ニ等シキ物ヲ以テ必ス會社ヨリ其所有者ナル社員ニ返還セサル可カラス○最初會社ニテ受取りタル物件ノ滅失シタルト否トニ拘ハラズ必ス右ノ如クニ處分セサル可カラス何トナレハ會社ニテ更ニ返還ス可キ物件ハ必シモ其受取りタル物件ニ限ラサルヲ以テナリ蓋シ會社ハ自カラ受取りタル物件ノ同種類ヲ以テ其返還ヲ爲ス可キ義務ヲ擔當スル者ナリ而シテ物ノ種類ハ決シテ滅絶スル者ニ非サルナリ

〔八百八十一號〕 第三ノ場合 社員確定物ノ利益ヲ會社ニ得セシメメント約セリ○此場合ニ於テハ會社ト其社員トノ關係ハ恰モ貸貸人ト借家人若クハ借地トノ關係ト同様ナリ假令ヒ其物件ヲ引渡シタリト雖モ其社員ノ義務ハ未ダ全ク成就シタル者ト謂フヲ得ス其社員ハ猶ホ其會社ノ存續スル時間始終之ニ利益ヲ得セシム可キ義務

ヲ擔當ス可キナリ其社員ノ差出ス所ノ資本ハ一時ニ其効ヲ見ルヲ
 得可キ者ニ非ス日毎ニ會社ニ其物件ノ利益ヲ得セシム可キ資本
 ナリ即チ漸次ニ加入スル所ノ資本ナリ○物件ヲ引渡ス前ニ之ヲ減
 失シタリトセン乎其資料ハ更ニ効ヲ成サ、リシヲ以テ會社モ亦更
 ニ構成ナキ者ト看做ス可キナリ○物件ヲ引渡シタル後之ヲ滅失シ
 タリトセン乎一旦會社ハ構成アリシト雖モ其物件ノ消滅ニ因リ直
 ニ解止ス可キナリ其物件ノ成存セサル上ハ最早其社員ハ己レノ資
 本ヲ出スヲ能ハサル可キナリ何トナレハ其社員ハ將來ニ向テ最早
 其會社ニ利益ヲ得セシムルヲ能ハサルカ故ナリ(第九百十四條參觀)
 又會社モ亦其物件ノ消滅シタルニ附キ其社員ニ對シテ別段償ヲ出
 スニ及ハス何トナレハ會社ハ元來確定物ノ義務者ナルヲ以テ其物
 件ノ消失シタルニ因リ必ス己レノ義務ヲ免カル可キカ故ナリ○社

員ハ總テ己レノ差出シタル物件他人ノ爲メニ奪取セラレサル可キ
 旨ヲ保證スル者ナルカ故ニ從テ其物件ノ不良ナラサルヲ保證シ
 且ツ總テノ補理ヲ自カラ擔當セサル可カラス

〔八百八十二號〕(乙) 差出ス可キ資本ハ麥○幾○俵○又○ハ○酒○幾○樽○ト○謂○フ○カ○如○
 キ○一○定○ノ○分○量○ヲ○目○的○ト○ス○此○場○合○ニ○於○テ○ハ○其○物○件○ヲ○引○渡○ス○前○ノ○滅
 失ニ關スル問題ハ決シテ生ス可カラサルナリ何トナレハ全ク消失
 ス可キ物ハ必ス確定物ニ限ルヲ以テナリ

會社ハ其物件ノ引渡ニ因リ直ニ其所有者トナル可シ
 會社ハ自カラ受取リタル物件ノ所有者ナルヲ以テ其引渡ノ後之ヲ
 滅失シタル時ハ會社自カラ其責ヲ擔當ス可キナリ
 社員ハ自カラ差出シタル物件他人ノ爲メニ奪取セラル可キ者ニ非
 サル旨ヲ擔保ス可シ且ツ用法ニ適當ナルヲ擔保セサル可カラス

第一千八百四十〔八百八十三號〕(丙) 差出ス可キ資本ハ金額ヲ目的トス。○法律ハ茲ニ

普通法ノ二箇ノ例外ヲ記セリ

第一 普通法ニテハ金額ヲ拂フ可キ義務者ハ唯、裁判所ニ出訴セラレタル日ヨリ以來其利息ヲ拂フ可キナリ但シ別段ノ約束アル時ハ此限ニ在ラス(第一千五百五十三條)○之ニ反シテ金額ヲ差出ス可キ社員ハ之ヲ渡ス可キ日ヨリ以來其利息ヲ拂フ可キ義務アリトス

第二 普通法ニテハ義務者ハ其義務ヲ行フヲ遲延シタルニ因リ何レノ損害ヲ生シタリトモ裁判所ニ出訴セラレタル日ヨリ以來五分ノ利息ノミヲ拂フ可キナリ(第一千五百五十三條)○之ニ反シテ金額ヲ差出ス可キ社員ハ其金額ノ缺乏シタルニ因リ會社ノ受ケタル損失及ヒ失フタル利益ニ等シキ償ヲ拂ハサル可カラス
右二箇ノ例外ハ専ラ會社契約ノ性質ニ基テ定メラレタル者ナリ蓋

シ會社ニ金額ヲ出シテ共通スルハ之ヲ他人ニ貸與シテ得ル所ノ利息ヨリ尙ホ多クノ利益ヲ得ンカ爲メナリ然ルニ若シ其金額ヲ缺乏シタル時ハ之カ爲メニ重大ノ利益ヲ失スル丁有ル可キナリ

〔八百八十四號〕右定マリタル期限中ニ會社ニ差出サ、リシ金額ニ附テ述ヘタル事柄ハ社員其會社ノ金額中ヨリ自カラ取テ己レノ用ニ供シタル金高ニ附テモ亦等シク之ヲ適施セサル可カラス

第一千八百四十七條

〔八百八十五號〕(丁) 差出ス可キ資本勞力ヲ目的トス。○己レノ勞力ヲ會社ニ供センコトヲ約シタル社員ハ其會社ノ目的タル勞力ニ因リ得タル總テノ利益ヲ會社ニ對シテ算計ス可キナリ。○甲乙二人相組ンテ羅紗商業ノ爲メニ一會社ヲ構設シ而シテ其中甲ハ自カラ材木商ヲ爲シテ多少ノ利益ヲ得タリトセンニ其利益ハ悉ク甲一人ニ屬ス可キナリ何トナレハ其會社ノ目的タル勞力ニ因テ得タル利益ニ非

會社ニ對スル社員ノ義務

サルヲ以テナリ但シ甲他ノ勞力ヲ爲スニ附キ會社ノ爲メニ約シタル勞力ヲ怠タリシ時ハ會社ハ之ニ對シテ其償ヲ求ムルノ權アル可シ
勞力ヲ目的トスル資本ハ確定物ヲ目的トスル資本トハ大ニ相異ナル所アリ蓋シ勞力ヲ目的トスル資本ハ一時ニ差出スヲ得ル者ニ非ス必ス漸次ニ其効ヲ生ス可キナリ由テ後チ其會社ノ終リニ至ラサレハ其整備ノ資本ヲ見ルニ由ナシ(八百八十一號及八百九十五號

參觀)

八百八十六號) 第二ノ義務
各社員ハ己レノ利益ト等シク其會社ノ利益ヲ保護ス可シ○法律ハ

此原則ニ附キ相異ナリタル二箇ノ適例ヲ揭示セリ

第一例 社員ノ中一人自己ノ算計ニ附キ他人ヨリ金高ヲ得可キノ

權ヲ有シ會社ニ於テモ亦等シク其他人ヨリ金高ヲ得可キノ權ヲ有スル時ハ自己ノ得可キ義務ノ高ト會社ノ得可キ義務ノ高トノ割合ヲ以テ其受取リシ金額ヲ二箇ノ義務ヲ盡スニ充テ用フ可シ○譬ハ甲某或ル會社員ノ一人ナル乙某ニ對シテ二千「フラン」ノ義務ヲ擔當シ且ツ其會社ニ對シテ一千「フラン」ノ義務ヲ擔當ス而シテ甲己レノ權利者ナル乙ニ對シテ六百「フラン」ヲ辨濟シタリトセンニ乙ハ六百「フラン」ノ三分ノ二ヲ以テ己レノ得可キ義務ヲ盡スニ充テ用フ可ク其三分ノ一ヲ以テ會社ニ對スル義務ヲ盡スニ充テ用フ可キナリ○假令ヒ乙自カラ受取リタル金額ノ全部ヲ以テ自己ハ得可キ義務ヲ盡スニ充テ用フ可キ旨ヲ其請取書ニ記シタリト雖モ猶ホ右ノ規則ニ循テ其金額ヲ處分セサル可カラス何トナレハ己レノ諸件ト等シク其會社ノ諸件ヲ保護ス可キ義務アル乙ニシテ獨リ會社ヲシテ

義務者ノ辨濟ヲ遅延スルニ因リ生ス可キ損失又ハ義務者ノ無資力ナルニ因リ生ス可キ損失ヲ擔當セシメ己レノ受取リタル金額ヲ以テ特ニ自己ノ得可キ義務ヲ盡スニ充テ用フルヲ得ルト謂フハ敢テ法ノ許ス可キ所ニ非サルカ故ナリ○之ニ反シテ若シ乙ノ受取リタル金額ノ全部ヲ以テ會社ノ得可キ義務ヲ盡スニ充テ用フ可キ旨ヲ其請取書ニ記シタル時ハ必ス其請取書ニ記載アル如クニ其金額ヲ處分セサル可カラス何トナレハ乙己レノ利益ヨリ最モ善ク會社ノ利益ヲ保護スルト雖モ敢テ法ノ防カサル所タルカ故ナリ

〔八百八十七號〕左ノ事柄ハ宜シク注意スヘキナリ

第一 乙自カラ受取リタル金額ヲ自己一人ノ利益ノ爲メニ充テ用フ可キ旨ヲ定メタリト雖モ其義務者ト乙トノ關係ニ於テハ更ニ異狀アルヲ無シ蓋シ其金額ヲ充テ用フ可キ旨ヲ定メタル所ヲ變更ス

ルハ特ニ其會社ノ利益ヲ謀ル爲メナリ

第二 義務者自カラ第千二百五十三條ニ據リ得タル權利ヲ行ヒ己レノ辨濟シタル金額ノ全部ヲ以テ其權利者ナル社員ノ得可キ義務ノミヲ盡スニ充テ用フ可キ旨ヲ定メタル時ハ更ニ會社ノ得可キ義務ヲ盡ス爲メニ之ヲ用フルニ及ハス何トナレハ其社員ハ己レノ得可キ義務ノ辨濟ヲ已ムヲ得スシテ受取リシカ故ニ敢テ特ニ自カラ擇テ自己ノ利益ヲ保護シタル者トハ謂フ可カラサルヲ以テナリ但シ詐詭ヲ行フタル場合ハ此限ニ在ラス

第三 義務者又ハ權利者ナル社員其請取書ニ何レノ義務ヲ盡スニ充テ用フ可キ旨ヲ記セサリシ時ハ決シテ其社員ノ得可キ義務ノ高ト會社ノ得可キ義務ノ高トノ割合ニ準シテ其金額ヲ以テ二箇ノ義務ヲ盡スニ充テ用フ可カラス必ス前ニ辨濟シテ義務者ノ利益ト爲

ル可キ義務ヲ盡スニ其全額ヲ用フ可キナリ。○故ニ社員ノ權利ハ過
 代約條ヲ以テ保證セラレ會社ノ權利ニ附テハ更ニ保證ノ約束ナキ
 カ如キ場合ニシテ社員ノ權利其會社ノ權利ヨリ一層嚴重ナル時ハ
 必ス其受取リタル金額ノ全部ヲ以テ其社員ノ得可キ義務ヲ盡スニ
 充テ用フ可ク更ニ會社ノ得可キ義務ヲ盡スニ充テ用フ可カラス是
 レ固ヨリ法律ノ命スル所ナルヲ以テ更ニ其權利者ナル社員ヲ咎ム
 ルヲ得ス。○之ニ反シテ會社ノ權利其社員ノ權利ヨリ一層重酷ナル
 時ハ必ス其金額ノ全部ヲ以テ其會社ノ得可キ義務ヲ盡スニ充テ用
 フ可キナリ何トナレハ其義務者ノ利益ナルカ故ナリ

第九條
 第一千八百四十

〔八百八十八號〕第二例 會社中ノ一人會社全員ノ共通シテ得可キ義
 務中ニテ己レノ得可キ部分ヲ受取リタル後義務者資力ナクシテ其
 他ノ部分ヲ盡スヲ能ハサルニ至リシ時ハ既ニ其義務ヲ得タル社員

其得タル所ハ特ニ己レノ部分ナリト言ヘル文詞ヲ其請取書ニ記シ
 タリト雖モ其受取リシ諸件ヲ會社財産ノ合部中ニ返還ス可シ例之
 ハ三人ノ社員アリ其共通權利ハ九千「フラン」ナリ義務者其社員ノ一
 人ナリ甲ニ三千「フラン」ヲ辨濟シ以テ其請取書ヲ受取リタル後チ自
 カラ資力ヲ失シタリ甲ハ必ス會社ニ對シテ三千「フラン」ヲ出サ、ル
 可カラス又若シ其會社ヲ解止シタル時ハ甲ヨリ他ノ社員ニ對シテ
 各一千「フラン」ヲ拂フ可キナリ

然レモ辨濟ノ時ニハ資力アリシ義務者ヨリ其社員中ノ一人ニ對シ
 テ迫テ其部分ヲ受取ラシメタルカ又ハ義務者ト其社員中ノ一人ト
 ノ間ニ義務ト權利ノ相殺アリタル時ハ其社員ハ復タ更ニ其會社ニ
 對シテ辨濟ヲ爲スヲ要セス何トナレハ右ノ場合ニ於テハ更ニ其社
 員ヲ咎ム可キ所ナキカ故ナリ

第一千八百五十一〔八百八十九號〕第三ノ義務

各社員ハ己レノ過失ニ因リ會社ノ爲メ生シタル損失ノ責ヲ擔當ス可シ但シ他ノ事ニ附キ己レノ勞力ニテ會社ノ爲メ生シタル利益ヲ以テ其損失ト互ニ相殺スルヲ得ス○蓋シ相殺ハ相互ニ義務ヲ行フ可キ者二人ノ間ニ行フ所ノ想像ノ辨濟ナリ然ルニ社員ハ自カラ會社ノ爲メニ損害ヲ醸シタルニ因リ其償金ヲ拂フ可キ義務者トナルト雖モ會社ハ其社員ノ勞力ニ因リ得ル所ノ利益ニ附キ更ニ其償ヲ拂フ可キ義務ヲ擔當スル者ニ非サルナリ

○第二節 各社員ニ對スル會社ノ義務

第一千八百五十二條

〔八百九十號〕第一

會社ハ各社員ニ對シテ自カラ收益權ノミヲ有スル資本ノ算計ヲ爲ス可シ

第二 會社ノ爲メニ社員ノ用ヒタル金額ハ會社ヨリ之ヲ償却セサ

ル可カラス但シ善意ノ費用ナルヲ要ス

若シ會社ノ事務ヲ管理スル社員右ノ費用ヲ爲シタル時ハ其拂方ノ日ヨリ自カラ其利息ヲ得ルノ權アリトス蓋シ豫テ會社ノ事務ヲ管理スル社員ハ則チ其名代人ナリ而シテ第二千一條ニ據レハ總テ名代人ハ其事務ヲ管理スルニ附キ爲シタル拂高ノ利息ヲ其日ヨリ以來得可キ權アリト云フノ明文アリ

假令ヒ會社ノ事務ヲ管理セサル社員ニ附テモ亦等シク右ノ如クニ決定セサル可カラス何トナレハ會社中ノ各人ハ其共通ノ利益ニ必要ナル諸件ヲ行フニ附キ互ニ默諾シテ名代人ト爲ルヲ認許シタル者ナルカ故ナリ(第一千八百五十九條第一項)

第三 會社ハ共通ノ利益ヲ謀ル爲メニ善意ニテ各社員ノ負擔シタル義務ヲ償フ可シ

各社員ニ對スル會社ノ義務

第四 又自カラ會社ノ事務ヲ管理シタルニ因リ止ムヲ得スルヲ
 社員ノ受ケタル損失モ亦會社ヨリ其償ヲ拂フ可シ
 但シ其事務ヲ管理シタル社員ニ詐詭ナキヲ要ス然ラサレハ事務管
 理ニ因リ止ムヲ得スルヲ生シタル損害ト謂フヲ得ス例之ハ一社
 員一萬「フラン」ヲ以テ充分處理スルヲ得可キ事務ニ附キ徒ニ二萬「フ
 ラン」ヲ所持シテ旅出シ途中ニテ盜難ニ罹リ其金額ヲ奪ハレタリト
 センニ會社ハ其社員ニ對シテ唯一萬「フラン」ヲ償フ可キ責アルノミ
 何トナレハ他ノ一萬「フラン」ハ其事務ヲ管理スル爲メニハ全ク不要
 ノ金額ナリシカ故ニ之ヲ奪取セラレタルハ敢テ事務管理ノ爲メニ
 止ムヲ得サル損失ナリト謂フ可カラサルヲ以テナリ
 「八百九十一號」會社中ノ一人ニ對シテ會社ノ擔當スル義務ハ社員各
 自ノ部分ノ割合ニ準シ社中ノ總員ニテ之ヲ擔當ス可キナリ因テ社

員ノ中一人無資力トナリタルニ由テ生シタル損失ハ他ノ資力アル
 社員ト其償ヲ得可キ社員トノ部分ノ割合ニ準シテ之ヲ擔當セサル
 可カラス

○第五章 利益及ヒ損失ニ附キ各社員ノ擔當ス可キ部分

第一千八百五十三條
 第一千八百五十五條

「八百九十二號」各社員ノ部分ハ、結約者ノ約束又ハ會社契約書中ニ結
約者ノ指定シタル仲裁人又ハ法律ニ據テ定マル者トス

「八百九十三號」第壹 結約者ノ約束ニ因リ各社員ノ部分ヲ定ムル事

結約者ノ約束ニ因リ各社員ノ部分ヲ定ムル爲メニ依遵ス可キ規則
 ハ即チ左ノ如シ

結約者ハ利益及ヒ損失ニ附キ其部分ヲ定ムル爲メニ何レノ處分ヲ
 爲ストモ更ニ支障ナカル可シ但シ法律ノ禁シタル諸件ハ此限ニ在
 ラス

利益及ヒ損失ニ附キ各社員ノ擔當ス可キ部分

故ニ結約者ノ定ムルヲ得可キ事柄ハ度外ニ措キ其爲スヲ能ハサル諸件ヲ探究セサル可カラズ

左ノ諸件ハ結約者ノ爲スヲ能ハサル者ナリ

第一 會社中ノ一人又ハ數人ニ利益ノ全部ヲ與フ可キ約束ヲ定ムル事○蓋シ常ニ會社ヲ設定スルハ元來各社員ノ利益ヲ得ル爲メノ目的ナルカ故ニ右ノ如キ約束ハ必ス會社ヲ設クルノ旨趣ニ反スルヲ免カレサル可キナリ

第二 會社中ノ一人又ハ數人會社ノ資本中ニ加入シタル金額若クハ其他ノ物件ヲ以テ會社ノ損失ヲ償フニ充テ用フルヲ無カラシムル約束ヲ定ムル事○然レモ此約束ハ決シテ會社ヲ設立スル爲メノ旨趣ニ反スルト謂フヲ得ス何トナレハ會社中ノ一人假令ヒ其資本中ニ加入シタル金額若クハ其他ノ財産ヲ以テ會社ノ損失ヲ償フニ

充テ用フルヲ無カラシムル約束ヲ定ムルヲ有リト雖モ他ノ特別ノ利益(例之ハ他ノ社員ヨリ多クノ金額又ハ多クノ時間ヲ供スルカ如キヲ謂フ)ヲ以テ其差引ヲ爲スヲ得可キカ故ナリ然レモ法律ノ斷然之ヲ禁シタル所以ハ蓋シ之カ爲メニ或ハ高利禁止ノ法則ヲ紊亂セシメテ恐レタルニ據ル○抑此第二ノ約束ヲ防止シタル禁制法ハ特ニ金額若クハ其他ノ物件ヲ目的トスル資本ノミニ關スルカ故ニ單ニ勞力ヲ目的トスル資本ヲ差出ス所ノ社員其勞力ヲ以テ會社ノ損失ヲ償フニ充テ用フルヲ無キ旨ヲ定メタル約束ハ必ス其効アリト決定セサル可カラズ此場合ニ於テハ決シテ高利禁止ノ法則ヲ犯ス可キ憂ヒ無シ但シ此約束ニテ一切會社ノ損失ヲ擔當ス可キ責ヲ免カレタル社員ト雖モ其勞力ノ損失ハ必ス自カラ之ヲ擔當セサル可カラズ

利益及ヒ損失ニ附キ各社員ノ擔當ス可キ部分

若シ勞力ノミチ差出ス所ノ社員利益ノ部分ノミチ得テ更ニ其損失ノ部分ヲ擔當ス可カラサル旨ヲ定メタル約束アル時ハ此約束ヲ以テ決シテ其勞力ノミチ差出シタル社員利益アル各事件ニ附テハ己レノ部分ヲ得可ク利益ナキ各事件ニ附テハ更ニ之ニ關セサル旨ヲ定メタル者ナリトハ看倣ス可カラサルナリ此約束ノ主意ハ若シ會社ノ存續スル間ニ得タル利益ノ全部損失ノ全部ヲ超過スル時ハ其勞力ノミチ差出シタル社員超過シタル利益ニ附キ己レノ部分ヲ得可ク若シ之ニ反シテ損失ノ高利益ノ高チ超過スル時ハ其社員ハ利益モナク又損失モナキ旨ヲ定メタル者ナリト解ス可キナリ若シ結約者ノ得可キ利益ノ部分ノミチ定メテ更ニ其損失ノ部分ヲ定メサリシ時ハ其利益ノ部分ニ準シテ其損失ヲ擔當ス可キ旨ヲ定ムルヲ略シタル者ト看倣ス可シ

〔八百九十四號〕 第貳 結○約○者○ノ○協○議○シ○テ○指○定○シ○タル○仲○裁○人○各○社○員○ノ○部○分○ヲ○定○ム○ル○事

結約者ノ協議ニテ仲裁人ヲ指定シ以テ其部分ヲ定ムル事ハ必ス善意ニ由ラサル可カラス由テ若シ仲裁人不正ノ判断ヲ爲シタル時ハ其被害者ヨリ更ニ之ヲ改定スルヲ求ムルノ權アル可シ但シ被害者其判断ヲ知リタル時ヨリ三箇月内ニ非サレハ右ノ求メヲ爲ス可ク得ス

又被害者既ニ自カラ其判断ノ如ク執行ヒ始メシ時ハ最早其判断ニ因リ損害ヲ被ムリタルヲ訴出スルヲ得ス

〔八百九十五號〕 第參 法○律○ニ○據○リ○各○社○員○ノ○部○分○ヲ○定○ム○ル○事

各社員ノ部分ヲ定ムルニ附キ結約者ノ約束モナク又其仲裁人モ在ラサル時ハ法律自カラ之ヲ定ムルナリ

利益及ヒ損失ニ附キ各社員ノ擔當ス可キ部分

羅馬法ニテハ各社員ノ部分ハ悉ク平等ニス可シト云フノ法則ナリ
 シ之ヲ解スル者ノ曰ク各社員ノ得可キ利益及ヒ其擔當ス可キ損失
 ノ部分ヲ約定セサル時ハ其社員ノ狀體ハ悉ク同一ナリ由テ各社員
 ノ部分モ亦必ス平等ナラサル可カラス
 佛國法典ノ方法ハ則チ之ト異ナリ此方法ニ據レハ各社員ノ差出シ
 タル資本悉ク等一ナル時ハ其部分モ亦同一ナリ各社員ノ差出シタ
 ル資本相異ナル時ハ其部分モ亦之ニ準シテ不同アリトス
 法典上右ノ方法ヲ定ムルニ附キ一難事ヲ生シタリ即チ勞力ノ資本
 チ勘定スルハ如何ト謂フノ問題はナリ法典ハ自カラ此問題ヲ決定
 シテ曰ク「勞力ノミチ會社ニ供シタル者ノ得可キ利益及ヒ其擔當ス
 可キ損失ノ割合ハ會社ノ資本中ニ最モ少量ノ金高又ハ最モ少量ノ
 物件ヲ加入シタル者ノ割合ニ均シキ者トス」ト

然レモ勞力ノミニテ成ル所ノ資本ハ常ニ漸次ニ得可キ者ナルカ故
 ニ必ス之ヲ供ス可キ旨ヲ約シタル社員其會社ヲ解止スル爲メニ豫
 定セラレタル時迄テ勞力ヲ盡シタル上ニ非サレハ全備ノ資本ナリ
 ト謂フチ得ス由テ若シ豫定ノ期限ノ終ハル前ニ其會社ヲ解止シタ
 ル時己レノ盡ス可キ勞力ヲ全ク供スルヲ能ハサリシ社員ハ必ス其
 勞力ヲ爲サ、リシ時ニ準シテ其部分ノ減少ヲ受ク可キナリ○例之
 ハ四人共ニ集合シテ十箇年ヲ期シテ一會社ヲ設立シ其中三人ハ各
 二萬「フラン」ヲ差出シ他ノ一人ハ勞力ノミチ供センヲ約シタリ而
 シテ會社ノ終リニ至リ其所有金六萬「フラン」アリトセンニ此ノ如キ
 場合ニ於テハ勞力ノミチ供センヲ約シタル社員ハ他ノ社員ト等
 シク必ス一萬五千「フラン」ヲ得可キナリ何トナレハ其勞力ノ資本ハ
 今既ニ整備シタルカ故ニ全ク二萬「フラン」ノ資本ニ適スルヲ以テナ

然レモ若シ一箇年ノ後直ニ其會社ヲ解止シタル時ハ勞力ノミヲ供
 ス可キ旨ヲ約シタル社員ノ資本ハ單ニ十分ノ一部ヲ成シタルノミ
 ナルヲ以テ必ス其資本ノ分派ニ附キ十分ノ九ヲ減セサル可カラス」
 〔八百九十六號〕 同時ニ金額(又ハ物件)ト勞力トヲ供シタル社員ハ二重
 ノ部分ヲ受ク可キナリ即チ一ハ其金額(又ハ物件)ニ關スル部分他ノ
 一ハ勞力ニ關スル部分是ナリ而シテ勞力ニ關スル部分ハ最モ少量
 ノ金額若クハ最モ少量ノ物件ヲ加入シタル者ノ割合ニ均シカル可
 キナリ

第八百五十六條
 第八百五十七條
 第八百五十八條

○第六章 會社ノ支配及ヒ各社員ノ權限
 〔八百九十七號〕 第壹 結○約○者○ノ○協○議○ニ○テ○定○メ○タ○ル○支○配○人○
 結○約○者○ハ○一○人○若○ク○ハ○數○人○ノ○支○配○人○ヲ○定○ム○ル○ヲ○得○可○シ

支配人數人アル時ハ何レノ方法ニテ其職務ヲ行フ可キ乎法律ハ區
 別シテ此問題ヲ決スルナリ即チ左ノ如シ
 第一 支配人ヲ命シタル證書ヲ以テ各支配人ノ職務ヲ分定シタル
 時ハ各己レノ職務内ノ事ニ非サレハ其處置ヲ爲スヲ得ス
 第二 各支配人ノ職務ヲ別段分定セサリシ時ハ各一般ノ支配ニ關
 スル諸件ヲ處置スルヲ得可シ
 第三 各支配人ノ職務ヲ別段定メタルヲ無シト雖モ其支配人中互
 ニ協議シタル上ニ非サレハ事務ヲ處置ス可カラサル旨ヲ約束シタ
 ル時ハ必ス他ノ支配人ノ立會アルニ非サレハ一人ニテ其事務ヲ管
 理スルヲ得ス但シ他ノ支配人當時其支配ノ諸件ヲ處置スルヲ能ハ
 サル時ト雖モ亦同一ナリトス故ニ支配人ノ中一人タリトモ自カラ
 承諾セサル時ハ悉ク其事務ノ管理ヲ停止セサル可カラス若シ承諾

會社ノ支配及ヒ各社員ノ權限

ヲ爲サ、ル事不正ニ出テタル時ハ其不正ノ支配人ハ會社ニ對シテ
損害ノ償ヲ拂フ可キナリ

〔八百九十八號〕會社ノ契約書ヲ以テ支配人ヲ定メタル場合ト其契約
ノ後ヲ殊更ニ記シタル證書ヲ以テ支配人ヲ任シタル場合トハ必ス
之ヲ區別スルヲ要ス第一ノ場合(即チ會社ノ契約書ヲ以テ支配人ヲ
任シタル場合)ニ於テハ妄リニ其支配人ノ得タル名代ノ權ヲ廢スル
ヲ得ス蓋シ其支配人ハ偏ヘニ自カラ會社ノ事務ヲ管理スルノ權
ヲ得ル所ヲ主トシテ共ニ其會社ニ加入セシテ有ル可ク又社員ノ中
ニハ或ハ專ラ其支配人タル者ノ保證アル所ヲ主トシテ入社セシ者
モ有ル可キナリ○故ニ會社ノ契約書ヲ以テ特ニ定メラレタル支配
人ハ假令ヒ社員中故障ヲ述フル者アリト雖モ其支配人ニ關スル諸
般ノ事件ヲ適意ニ處理スルヲ得可シ但シ其支配人ニ詐詭アル時

ハ格別ナリトス○又其支配人ハ至當ノ理由アルニ非サレハ自カラ
其名代ノ權ヲ辭却スルヲ得ス

之ニ反シテ第二ノ場合(即チ會社契約ノ後ヲ殊更ニ記シタル證書ヲ
以テ支配人ヲ定メタル場合)ニ於テハ其支配人ハ通常ノ名代人タル
ニ過キサルヲ以テ結約者ノ適意ニ其權ヲ廢スルヲ得可シ

〔八百九十九號〕第貳 支配人ノ處理スルヲ得可キ諸件

支配人ヲ任シタル證書中ニ其處置ス可キ諸件ヲ定メタル時ハ其支
配人ハ悉ク此等ノ諸件ヲ執行スルヲ得可シ但シ其證書ニ指定ナ
キ諸件ハ更ニ之ヲ處理スルヲ得ス

支配人ヲ任シタル證書中ニ更ニ其處分ス可キ諸件ヲ定メタルヲ無
キ時ハ其支配人ヲ單ニ通常ノ支配ニ關スル諸件ノミヲ管理ス可キ
ナリ故ニ家屋ヲ修理スル事、土地ヲ耕作スル事、其入額ヲ賣却スル事、

家屋若クハ土地ヲ賃貸スル事、其賃銀ヲ受取ル事此等ノ諸件ハ總テ其支配人ノ管理スルヲ得可キ者ナリ又動産ト雖モ賣用ニ供ス可キ物件ハ支配人自カラ之ヲ賣拂フヲ得可シ之ヲ要スルニ支配人ノ權ハ其財産ヲ保存シ及ヒ之ヲ良好ニ爲ス爲メノ諸件ヲ執行スルニ在リ支配人ハ妄リニ其財産ヲ他人ニ讓渡スルノ權ナシ

〔九百號〕 第參 支配人ヲ任シタル時他ノ社員ノ遵守ス可キ義務

一旦事務ノ支配人ヲ定メタル上ハ他ノ社員更ニ其支配ニ關スル諸件ヲ管理スルヲ得ス必ス其支配人ニ任放シテ諸事ノ處分ヲ爲サシメサル可カラス支配人ニ非サル社員ノ權ハ唯、常ニ其支配人ヲ監守シテ以テ之ニ委任シタル名代ノ權ニ違背セサラシムルニ在ル而已

方法

第九百一號

第九百一號 第肆 支配人ヲ定メサル場合ニ其會社ノ事務ヲ管理スル

此場合ニ於テハ左ノ規則ニ循テ其支配ヲ爲ス可シ

第一 會社中ノ各人ハ其會社ノ事務ヲ支配スルノ權ヲ互ニ授受シタル者ト看做ス可シ由テ各會社ノ處置シタル事件ハ別段之カ爲メニ他ノ社員ト協議セサリシト雖モ總テノ社員ニ對シテ其効アル者トス但シ社員ハ各、其一人ノ執行スル事柄ヲ成就スル前ニ故障ヲ述フルノ權ヲ有ス可シ而シテ衆評ヲ以テ其決ヲ取ル可キナリ若シ兩說相半スル時ハ其事件ヲ執行セサル方ニ決セサル可カラス語ニ曰ク事業ヲ爲ス可キ說ト之ヲ爲ス可カラサル說ト相半スル時ハ其事ヲ爲ス可カラサル說ニ從フ可シト

第二 會社中ノ一人ハ其會社ニ屬シタル物件ヲ其豫定セシ方法ニ用ヒ且ツ之ヲ會社ノ利益ヲ阻害セサル方法ニ用フル時又ハ他ノ社員其權利ニ因リ之ヲ用フ可キノ阻害トナラサル方法ニ用フル時ハ

會社ノ支配及ヒ各社員ノ權限

之ヲ自己ノ爲メニ使用スルヲ得可シ

第三 會社中ノ一人ハ強テ他ノ社員ヲシテ其會社ニ屬スル物件ヲ保存スル爲メニ必要ナル費用ヲ出サシムルノ權アリ

〔九百二號〕 第四 會社中ノ一人ハ假令ヒ會社ノ爲メニ利益アリト雖モ必ス他ノ社員ノ承諾ヲ得タル上ニ非サレハ其會社ニ屬スル財産ノ模様ヲ變更スルヲ得ス故ニ若シ社員ノ承諾ヲ得スシテ其會社ニ屬スル土地内ニ家屋ヲ建造セシメンカ爲メニ職人ヲ送致シタル時ハ各社員ヨリ故障ヲ述フルヲ得可シ

若シ既ニ其建造物ヲ成就シタル時ハ之ヲ如何ス可キ乎他ノ社員其建築アルヲ認知シタリト雖モ更ニ故障ヲ述ヘサリシ時ハ暗ニ其建造ヲ爲サシメタル社員ニ其名代ノ權ヲ與ヘタル者ト看做ス可キナリ由テ社員ハ各其費用ヲ出サ、ル可カラス

然レヒ他ノ社員全ク其建造ヲ爲シタルヲ認知セサリシ時ハ如何ニ之ヲ決ス可キ乎若シ嚴密ニ之ヲ處分セントスル時ハ必ス他ノ社員ハ其建造物ヲ毀壞セシメ且ツ其損害ノ價ヲ要求スルノ權アリト決定セサル可カラス然レヒ社員ハ相互ニ協和シテ其事ヲ處分セサル可カラス由テ他ノ社員ハ其建造物ヲ毀壞セシムルヲ能ハス唯其損害ノ價ヲ求ムルノ權アルノミト決定セサル可カラス但シ其建造物ノ爲メニ重大ナル損害ヲ被ムルニ至リタル時ハ此限ニ在ラス右ハポチエー氏ノ主說ニシテ法典上更ニ此說ヲ廢棄シタル旨ヲ表ス可キ法條ナシ

第千八百六十條

〔九百三號〕 第五 會社中ノ一人ハ他ノ社員ノ承諾ヲ得タル上ニ非サレハ其會社ニ屬スル財産ノ模様ヲ變更スルヲ得スト云フノ原則ナルカ故ニ況ヤ又其財産ヲ他人ニ讓渡シ若クハ其財産ニ附キ義務

會社ノ支配及ヒ各社員ノ權限

ヲ負擔スルカ如キハ敢テ法ノ許サ、ル所ナリ會社中ノ一人ハ假令
ヒ己レノ部分ノミト雖モ之ヲ他人ニ讓渡スルヲ得ス又其義務ヲ擔
當スルヲ得ス(八百六十一號參觀)

第一千八百六十
一條

〔九百四號〕

第六

會社中ノ一人自己ノ部分ニ附テハ他ノ社員ノ承諾

ヲ得スシテ他人ヲ己レノ組合人ト爲スヲ得可シ(此組合人ヲ稱シ

テ「クルピエー」ト謂フ然レハ他人ヲ其會社中ニ加入セシムルニハ必

ス社員一同ノ承諾アルヲ要ス蓋シ會社契約ノ基礎トスル所ハ社員

相互ノ信任ナリ而シテ社員ノ中一人ノ友人ハ他ノ社員ノ爲メニ信
任セラレサルヲ有ル可キナリ

組合人ノ爲メニ會社ニテ損害ヲ被ムリタル時ハ其組合人ヲ定メタ
ル社員ヨリ之ヲ償フ可シ此場合ニ於テハ會社ハ組合人ヲ定メタル
社員カ又ハ直ニ其組合人ニ對シテ其損害ノ償ヲ求ムルヲ得可シ

○又組合人ノ得タル利益ハ其組合人ヲ定メタル社員ヨリ會社ニ對
シテ之ヲ算計セサル可カラス何トナレハ組合人ノ所業ハ總テ其組
合人ヲ定メタル社員ノ所業ト看做ス可キヲ以テナリ此場合ニ於テ
ハ會社ハ直接ニ其組合人ヲ訴フルヲ得ス
又組合人ヲ定メタル社員ハ他ノ社員ノ所爲ニ因リ生シタル利益及
ヒ損失ノ責ヲ其組合人ニ對シテ擔當セサル可カラス然レハ組合人
ハ決シテ他ノ社員ニ對シテ直接ノ訴權ヲ有ス可キ者ニ非サルナリ
組合人ハ必ス第一千六百六十六條ニ循テ己レノ組合人ト爲シタル社員
ノ名義ニ因ラサレハ自カラ他ノ社員ヲ訴フルヲ得ス

○第七章 社員ト會社外ノ人ト結定セル義務

〔九百五號〕

第一

社員一同ト社外人ト約束シタル義務

○此義務ハ敢

テ連帶義務ト謂フヲ得ス故ニ各社員ハ單ニ自己ハ部分ノミヲ擔當

第一千八百六十
二條乃至第一千
八百六十四條

社員ト會社外ノ人ト結定セル義務

ス可キ責アリトス但シ商業會社ノ社員一同ニテ共ニ約束シタル義務ハ必ス之ヲ連帶義務ト看做ス可キナリ

所謂ル各自ノ部分トハ何レノ部分ナル乎同量ノ部分ヲ謂フ乎將タ各員ノ株式ニ準シテ定ム可キ部分ナル乎權利者ハ其會社員ノ間ニ定メアル事柄ヲ認知セサルヲ有ル可キカ故ニ假令ヒ各社員ノ株式ノ高ニ差異アリト雖モ皆ナ同量ノ部分ヲ擔當セサル可カラス但シ株式ノ高ノ多少ニ準シテ各自其義務ヲ擔當ス可キ旨ヲ別段證書ニ定メタル時ハ此限ニ在ラス

〔九百六號〕第二 名代ノ權ヲ得タル會社其權限内ノ事ニ附キ會社ノ名義ヲ以テ約束シタル義務○法律上ニテ更ニ第一ノ場合ト相異ナルヲ無カル可キナリ何トナレハ名代人ハ其名代ヲ委任シタル者ノ總代人ナルヲ以テ會社ノ名義ニテ名代人タル社員ノ約束シタル義

務ハ全ク其社員一同ニテ約束シタル義務ト等一ナル可キカ故ナリ因テ社員ハ各同量ノ部分ヲ擔當ス可キナリ但シ特別ノ約束アル時ハ格別ナリトス又自カラ其義務ヲ約束シタル社員ト雖モ單ニ同量ノ部分ヲ擔當スルノミナリトス蓋シ名代ノ權ヲ得テ約束ヲ定ムル者ハ決シテ自カラ其義務ヲ擔當スルニ非ス必ス其權ヲ依頼シタル者ヲシテ之ヲ擔當セシムル者ナリ且ツ其名代人全ク會社外ノ者ナル時ハ權利者ハ更ニ之ヲ訴フルヲ得ス
第三 名代ノ權ヲ得タル社員其權限内ノ事ニ附キ已レノ名義ヲ以テ約束シタル義務○名代ノ權ヲ委託シタル者即チ會社ハ其權利者ニ對シテ更ニ其義務ヲ擔當スルニ及ハス何トナレハ元來會社ノ名義ヲ以テ其義務ヲ約束シタルニ非サルカ故ナリ之ニ反シテ名代人ハ已レノ名義ヲ以テ其約束ヲ定メタルカ故ニ必ス自カラ其義務ノ

社員ト會社外ノ人ト結定セル義務

全部ヲ擔當ス可キナリ因テ權利者ハ名代人ニ對シテ其義務ノ全部ヲ要求スルヲ得可シ但シ名代人ハ各社員ニ對シテ其部分ヲ出サシムルノ權アリトス而シテ其部分ハ決シテ同量ノ部分ニ非スシテ必ス各社員ノ株式ニ準シテ定ム可キ部分タルヲ要ス又權利者ハ第一千百六十六條ニ循ヒ各社員ニ對シテ其部分ヲ訟求スルヲ得可シ

〔九百七號〕第四 名代人ニ非サル社員其會社ノ名義ヲ以テ約束シタル義務〇是レ乃チ事務管理ノ場合ナリ約束ヲ定メタル社員ハ自カラ其義務ヲ擔當スルニ及ハス何トナレハ其社員ハ嘗テ己レノ名義ヲ用フルヲ無ク全ク會社ノ總代人ト爲テ其約束ヲ定メタルカ故ニ法律上ニ於テハ決シテ其社員一人ニテ約束シタル義務トハ看做ス可カラサルナリ然レモ要益ナル事務管理ハ恰モ名代ニ適スルヲ以テ若シ其會社ノ名義ヲ以テ定メタル約束ニ因リ果シテ會社ノ爲メ

ニ利益アル時ハ必ス會社ニテ其義務ヲ擔當セサル可カラズ社員ハ各同量ノ部分ニ附キ直接ノ義務ヲ擔當ス可キナリ

〔九百八號〕第五 名代人ニ非サル社員己レノ名義ヲ以テ約束シタル義務〇此社員ハ特ニ己レノ名義ヲ以テ其約束ヲ定メタルカ故ニ權利者ニ對シテ必ス其義務ノ全部ヲ擔當ス可キナリ但シ若シ其約束ニ因リ會社ノ爲メニ利益ヲ生シタル時ハ之ヲ定メタル社員不當利益取還ノ訴權(各自ノ部分ヲ己レニ返還セシムル爲メノ訴權ナリ)ヲ以テ各社員ニ對シテ其部分ヲ返還セシムルヲ得可シ而シテ其部分ハ必ス各社員ノ株式ニ應シテ定ム可キ部分タルヲ要ス何トナレハ各社員ハ其約束ニ因リ株式ノ部分ニ準シテ利益ヲ得タル可キカ故ナリ〇權利者ハ己レト約束ヲ定メサリシ社員ニ對シテハ固ヨリ直接ノ訴權ヲ有セスト雖モ己レト約束ヲ定メタル社員ノ有スル不

社員ト會社外ノ人ト結定セル義務

當利益取還ノ訴權ヲ以テ第一千六百六十六條ニ循ヒ各社員ヲ訴フルヲ得可シ

〔九百九號〕會社中一人ノ權利者ハ會社ノ權利者ト等シク其會社ノ資本ニ附キ同一ノ權利ヲ有スル乎商業會社ノ社員一人ノ權利者ハ其資本ニ附キ會社ノ權利者ト同等ノ權利ヲ有スルヲ能ハス何トナレハ商業會社ハ總テ一個獨立ノ無形人ナルヲ以テ其義務ヲ擔當スルモ亦必ス其會社タル可キカ故ナリ然ル上ハ會社ノ財産ハ悉ク其會社ノ權利者ノミニ特別ナル抵當タル可キナリ
若シ民事會社ハ無形人ニ非スト謂フノ說ヲ以テ之ヲ觀ル時ハ會社中一人ノ權利者ハ其資本ニ附キ必ス會社ノ權利者ト同等ノ權利ヲ有ス可キナリ何トナレハ此說ニ據レハ會社ノ資本ハ共ニ各社員ニ屬スルカ故ニ其財産ハ悉ク各社員ノ權利者ト會社ノ權利者トノ抵

當タル可キヲ以テナリ(八百八十五號第一項參觀)

○第八章 會社ノ解止

〔九百十號〕會社ヲ解止スル方法ハ即チ左ノ如シ

第一千八百六十五條第一項及第一千八百六十六條

第一 豫定期限ノ終ハル事○結約者ハ其豫定期限ノ終ル前ニ之ヲ引延スルヲ得可シ然レハ第一千八百六十六條ニ明定アル如ク其期限ヲ引延シタル事ヲ證スルニハ必ス會社ノ契約ヲ證スルニ用フ可キ證書ト同一ノ體裁ヲ具備シタル證書アルヲ要ス○若シ文面ノミニ密着シテ本條ヲ解スル時ハ公成證書ヲ以テ證定シタル會社ノ期限ヲ引延シタル時ハ其引延シタル事モ亦等シク公成證書ヲ以テ之ヲ證セサル可カラスト謂フニ至ル可シ然レハ此解釋ハ敢テ許ス可キ者ニ非ス蓋シ法律ノ主意ハ總テ會社ノ設立ヲ證スルカ爲メニ用フルヲ得可キ證據ニ關スル規則ハ悉ク其期限ヲ引延シタル事ニ

第一千八百六十五條第二項及第一千八百六十七條

モ亦必ス之ヲ適施ス可シト謂フニ在リ故ニ公成證書ヲ以テ定メラレタル會社ノ期限ヲ引延シタル事ヲ證スルニハ私印證書、宣誓又ハ自白ヲ適用スルコトヲ得可シ且ツ期限ヲ引延シタル會社ノ目的トスル所百五十「フラン」以下ナル時ハ證人モ亦等シク之ヲ許ス可キナリ」
 〔九百十一號〕第二 物件ノ滅盡シタル事○會社ハ元來共通ノ物件ヲ以テ成立スル者ナルカ故ニ一旦其資産ノ全部ヲ失フタル時ハ必ス之ヲ解止ス可キナリ
 然レヒ諸般ノ現在財産及ヒ諸般ノ利益、不特定會社ハ假令ヒ財産ノ全部ヲ失スルト雖モ猶ホ繼續スヘキナリ此ノ如キ會社ノ資本中ニハ單ニ現在ノ財産ノミナラス社員ノ勞力及ヒ社員ヨリ會社ニ對シテ收益權ヲ約シタル財産ヲ相續若クハ贈與等ニテ受得スルノ冀望ヲ含蓄スルカ故ナリ因テ財産ノ滅盡シタルニ因リ會社ヲ解止スル

ノ方法ハ特定會社ノミニ適用ス可キナリ
 會社ハ啻ニ其資本ヲ滅失シタルニ因リ解止スルノミナラス共通ト爲サント約シタル物件ヲ現ニ共通スル前ニ消失シタル時ハ亦其會社ヲ解止ス可キナリ
 故ニ共通ト爲サント約シタル資本ヲ現ニ共通スル前ニ失却シタル時ハ其社員ハ自カラ會社ノ利益ヲ得ルノ權無カル可シ實ハ社員ト謂フ可キ者ニ非サルナリ因テ會社ハ嘗テ構設ナキ者ト看做ス可キナリ其解止シタル者ハ則チ會社ヲ設立スル爲メノ約束ニシテ決シテ其會社ニハ非サルナリ會社ハ未ダ會テ之ヲ設立セシコト無シテ共通ト爲サント約シタル資本ヲ既ニ共通シタル後ニ消失シタル時ハ其社員ハ必ス會社ノ資本ニ附キ己レノ部分ヲ有ス可キカ故ニ會社ノ利益モ亦自カラ預テ之ヲ得ルノ權アル可キナリ何トナレハ

其滅盡シタル物件ハ既ニ資本ノ一部分ヲ成シタルヲ以テ必ス之ヲ社員一同ニ屬スル物件ノ消失ト看做ス可キカ故ナリ會社ハ猶ホ繼續スヘシ

左ニ二三ノ例ヲ舉示シテ以テ右ノ原則ヲ詳明セン

〔九百十二號〕第一例 會社中ノ一人或ル確定物ノ所有權ヲ共通ト爲

サントナリ約シタリ(八百七十八號參觀)○第一千八百六十七條ノ法章ニ

據レハ現ニ共通スル前ニ其物件ヲ消失シタル時ハ其會社ヲ解止ス

可シ(中略)又約束シタル所有權ヲ既ニ共通ト爲シタル後ニ其物件ヲ

滅失シタル時ハ其會社ヲ解止ス可カラス云々ナル文詞アリ

(現ニ共通スル前ニ云々)○是レ實ニ疑ハシキ語用ナリ爲メニ論難ヲ

生シタリ蓋シ佛國法律ニテハ總テ物件ノ所有權ハ假令ヒ其現物ヲ

引渡サスト雖モ約束ノ力ノミヲ以テ移轉スルカ故ニ會社中ノ一人

所有權ヲ約束シタル物件ハ未ダ之ヲ引渡サスト雖モ其約束ノ日ヨリ以來必ス其會社ニ屬ス可キナリ因テ其日ヨリ以來ハ會社ニテ悉

皆其物件ノ損失ヲ擔當セサル可カラス物件ノ滅盡シタルハ其引渡

ノ前後ニ拘ハラス必ス其所有者ナル會社ニテ其損失ノ責ヲ負フ可

キナリ○然レモ法律ハ現ニ共通スル前ニ云々ナル文詞ヲ以テ必ス

其物件ヲ引渡シタル日ヨリ以來ニ非サレハ會社ニテ之ヲ所有ト爲

スヲ能ハス又其損失ノ責ヲ擔當スルニ及ハスト決定シタル者ノ如

シ然ラハ則チ法律ハ此場合ニ於テハ全ク彼ノ第七百一十一條、第一千

百三十八條及ヒ第一千五百八十三條ニ明定アル大原則ヲ拋棄シタル者

ナリト謂フ可キ乎否然ラス反テ法律ハ彼ノ大原則ヲ以テ此場合ニ

適施シタルヲ知ル可キナリ蓋シ現ニ共通スル前ニ云々ナル語詞

會社ノ解止

現ニ共通スル前ニ云々ナル語ノ解義ハ第千八百六十七條ノ末項ニ
 詳定アリ即チ約束シタル所有權ヲ會社ニ共通スル前ニ云々ナル文
 詞ト同義ナリ夫レ確定物ノ所有權ハ必シモ其約束ノ時ヨリ直ニ移
 轉スル者ニ非ス或ハ其時ヨリ直ニ移轉セサル者アリ其例甚ダ擧シ
 トセス就中左ノ二箇ノ場合ノ如キハ約束ノ時日ヨリ所有權ノ移轉
 セサル例中ノ最モ著シキ者ナリ

第一 會社中ノ一人他人ニ屬スル物件ヲ自カラ購求シタル上ニテ
 其所有權ヲ會社ニ共通センコトヲ約束シタル時

第二 會社中ノ一人己レニ屬スル物件ノ所有權ヲ義務停止ノ未必
 條件ヲ以テ會社ニ共通センコトヲ約束シタル時

右二箇ノ場合ニ於テハ約束シタル社員現ニ其所有權ヲ得タル日ヨ
 リ以來又ハ其未必條件ノ成就シタル日ヨリ以來ニ非サレハ會社ニ

テ其物件ノ所有權ヲ得ルコト能ハス若シ右時日ヨリ以前ニ約束シタ
 ル物件ヲ滅失シタル時ハ其社員ハ嘗テ資本ヲ差出サ、ル者ト同様
 ナリ因テ會社ハ更ニ構設ナキ者ト看做ス可シ

〔九百十三號〕 第二例 會社中ノ一人或ル確定物ノ入額所有權ヲ共通
 ト爲サンコトヲ約束シタリ○前段ニ確定物ノ所有權ニ附テ述ヘタル事
 柄ハ其所有權ノ支分權ニ附テモ亦等シク之ヲ解陳ス可キナリ(八百
 七十九號參觀)

〔九百十四號〕 第三例 會社中ノ一人或ル確定物ノ收益權ヲ會社ニ共
 通ト爲サンコトヲ約束シタリ(八百八十號參觀)○茲ニハ約束シタル利益
 ナ日毎ニ會社ニ得セシムルノ義務ヲ以テ其資本ト爲スカ故ニ決シ
 テ充分ニ之ヲ整備スルコトヲ得ス其物件ノ全部ヲ滅盡スルト共ニ其
 社員ハ己レノ資本ヲ失フ可キナリ因テ最早自カラ其會社ノ利益ヲ

得ルノ權ナカル可シ故ニ會社ハ必ス之ヲ解止ス可キナリ
若シ約束シタル資本ノ一部分ヲ滅失シタル時ハ必ス第千八百十二
條若シハ第千七百二十二條ヲ比附引用セサル可カラス

第千八百六十
五條第二項

〔九百十五號〕第三 會社ノ目的タル事業ノ終成スル事○會社ノ目的
トセシ事業ヲ一旦終成シタル上ハ最早其會社ヲ保存ス可キ原因ナ
シ必ス之ヲ解止ス可キナリ

第千八百六十
五條第三項及
第千八百六十
八條

〔九百十六號〕第四 社員中一人ノ死去○社員中ノ一人死去スル時ハ
其相續人ト其會社ヲ繼續スルヲ得ス何トナレハ常ニ會社ヲ構成ス
ルニハ專ラ其社員ノ身分ヲ主トスルカ故ナリ而シテ其身分ハ必ス
其人ノ死去ト共ニ消滅スルヲ以テ會社モ亦其人ト共ニ消止ス可キ
ナリ且ツ會社中ノ一人死去シタル時ハ他ノ社員ノ間ト雖モ其會社
ヲ繼續スルヲ得ス何トナレハ特ニ死去シタル社員ノ身分ヲ主トシ

テ他ノ社員其會社ニ加入セシヲ有ル可キカ故ナリ

然レモ社員中ノ一人死去スルト雖モ他ノ社員ノミニテ其會社ヲ繼
續ス可キヲ豫定スルヲ得可シ又社員中ノ一人死去スルト雖モ
其相續人ト其會社ヲ繼續ス可キヲ豫定スルヲ得可ク會社ノ存
續中ニ死去シタル各社員ノ相續人ハ皆ナ其死者ニ代テ社員タル可
キヲ豫約スルヲ得可シ

羅馬法ニテハ會社契約ニ附キ豫メ右ノ如キ約束ヲ定ムルヲ認許セ
サリシ之ヲ解スル者ノ曰ク凡ソ會社ヲ設立スルハ社員各自ノ協和
スル所相當ノ身分ニ附キ相互ノ信任スル所ヲ主トスルカ故ニ豫メ
善惡良否ヲ相認知セサル者ト共ニ會社ノ契約ヲ定ムルヲ得ルト
謂フ時ハ必ス其會社ノ性質ニ背戾スルヲ免カレサル可シト

〔九百十七號〕會社中ノ一人死去スルニ因リ其會社ヲ解止スル時ハ直

ニ其計算ヲ爲ス可シ而シテ其死者ノ相續人ハ會社ノ資本ノ中又ハ其利益ノ中ヨリ死者ノ得可キ部分ヲ受取ル可キ權アリトス
 社員中一人死去スルト雖モ尙ホ他ノ社員ノミニテ其會社ヲ繼續スル時ハ會社ノ資本及ヒ死去ノ時迄ニ成就シタル利益中ニテ死者ノ得可キ部分ヲ確定スル爲メニ必ス其計算ヲ爲サ、ル可カラズ而シテ其部分ハ相續人之ヲ受取ル可シ然レモ相續人ハ先人ノ死後ニ生シタル利益及ヒ損失ニハ更ニ參加スル者ニ非ス但シ死者ノ死前ニ爲シタル事ヨリ連續シテ生シタル會社ノ利益又ハ其損失ニ附テハ格別ナリトス

死去シタル社員ノ相續人ハ必ス他ノ社員ニ其死去ノ事ヲ通知ス可キナリ且ツ若シ其時ノ模様ニ因リ會社ノ爲メニ執行ス可キ事柄アル時ハ相續人自カラ之ヲ爲サ、ル可カラズ(第千八百六十九條及第

第千八百六十五條第四項

二千十條ヲ參照シテ推定シタル說ナリ)

〔九百十八號〕第五 會社中ノ一人法律上又ハ裁判上ノ治産禁ヲ受ル事若クハ分散又ハ倒産セシ事○他ノ社員ヲシテ強テ既ニ自カラ保證ヲ失シタル者ト共ニ利益ヲ謀ラシムルト謂フハ理ノ敢テ許サ、ル所ナリ治産ノ禁ヲ受ケタル者又ハ分散破産シタル者ノ後見人若クハ代理人ト雖モ代テ其會社ニ加入スルヲ得ス

第千八百六十五條第五項及第千八百六十八條第九項及第千八百七十一條

〔九百十九號〕第六 社員一同ノ承諾○會社ハ總テ豫定期限ノ有無ニ拘ハラス社員一同ノ承諾ヲ以テ之ヲ解止スルヲ得可シ(千百三十四號)

〔九百二十號〕第七 豫定期限ノ有ラサル會社即チ社員ノ中一人死去スル迄繼續ス可キ會社ノ社員一人其會社ヲ解カント欲スル事○是レ乃チ第千百三十四條ニ明載アル凡ソ契約ハ結約者一人ハ意ヲ

會社ノ解止

以テ之ヲ解止ス可カラズ云々ナル原則ノ例外ナリ蓋シ強迫ノ共通ハ必ス將來ノ幸福ヲ害シ且ツ詞訟ヲ増スノ原因タルコトハ實地ノ經驗ニ於テ明證アリ是レ此例外アル所以ナリ

社員一人ノ意ヲ以テ其會社ヲ解止スルニハ必ス左ノ三箇ノ條件アルヲ要ス

第一、其會社ヲ退去セントシテ各社員ニ告知ス可シ

第二、善意ノ退去ナルヲ要ス○社員一同ニテ共ニ受得セントシテ企

圖シタル利益ヲ其中一人自己一身ノミノ所得ト爲ス可キ爲メ其

其會社ヲ退去セント欲スル時ハ善意ニ出テサル者ト看做ス可シ

第三、時宜ニ適シタル退去タルヲ要ス○會社ノ事業未タ完成セス

シテ會社ノ爲メ猶ホ之ヲ繼續スルコトノ必要ナル時其社員ノ一人

其會社ヲ退去セントスルニ於テハ時宜ニ適セサル者ト看做ス可

シ

〔九百二十一號〕右三箇ノ條件中其一ヲ缺ク時ハ不正ノ退去ナリトス

會社中ノ一人不正ノ退去ヲ爲シタル時ハ其會社ヲ解止シタル者ト看做スモ亦之ヲ尙ホ成存スル者ト看做スモ全ク他ノ社員ノ適意タル可シ

然レモ若シ退去ニ善意ノミヲ缺ク時ハ其退去シタル社員一身ニテ所得ト爲サンコトヲ欲シタル利益ヲ會社ニ返附セシムル事ノミニ附テ其退去ヲ取消ス可ク他ノ點ニ附テハ最早其會社ハ全ク解止シタル者ト看做ス可キナリ

〔九百二十二號〕原則上ニテハ豫定ノ期限アル會社ハ必ス社員一同ノ承諾アルニ非サレハ之ヲ解止スルヲ得ス是レ蓋シ第千百三十四條ニ明記アル法則ナリ

然レハ正當ノ原因アル時ハ社員中ノ一人ヨリ其會社ノ解止ヲ裁判所ニ訟求スルヲ得可シ所謂ル正當ノ原因トハ社員中ノ一人其義務ヲ行ハサル事又ハ其一人會社設立以來常ニ病ニ罹リ會社ノ事務ヲ爲シ能ハサル事ノ如キ者ヲ謂フ且ツ己レノ訟求スル所ヲ鞏固ナラシムル爲メニ他ノ原因ヲ述フルト雖モ更ニ支障アルヲ無シ其原因ノ是非輕重ハ裁判官ノ審判ニ任ス可キナリ

○第九章 會社ノ財産分派

第千八百七十二條 [九百二十三號] 會社ノ解止シタル時ハ社員一同ニテ其財産ノ分派ヲ爲ス可シ分派ニ附テノ規則及ヒ分派ヨリ生スル義務ハ總テ相續ノ卷ニ定メアル所ニ循フ可シト云フノ明文アリト雖モ其果効ノ事ヲ記セス然レハ會社ノ分派ハ單ニ所有權ヲ表明スルノミニシテ全ク相續ノ分派ト等シキ者ナリト決定セサル可カラス然ラサレハ必ス

ボチエー氏ノ意ニ違ヒ且ツタレーラール氏ノ辯明書ニ反ス可キナリ第千八百七十二條ニ果効ナル文詞ヲ記セサリシハ全ク之ヲ忘失セシ者ナリ(第千四百七十六條)

分派ハ決シテ所有權ヲ移轉スルニ非ス單ニ之ヲ表明スルノミナルカ故ニ各社員ハ其會社ヲ解止シタル日(會社ヲ無形人ト做シタル説)又ハ其會社ヲ設立シタル日(會社ヲ無形人ト做サ、ル説)ヨリ己レノ部分ニ附キ其物件ノ所有者ナリシ者ト看做ス可シ(八百五十五號參觀)

○特別ノ法則

第千八百七十條 [九百二十四號] 民事會社ハ當今甚タ稀ナリ然レハ其規則ハ必ス詳カニ之ヲ研究セサル可カラス何トナレハ商法又ハ商業ノ慣習ニ因リ別段ノ規則ヲ定メタルヲ無キ事柄ニ附テハ商業會社ト雖モ必ス民

會社ノ財産分派 特別ノ法則

○第十卷 貸借

〔九百二十五號〕 總論 ○貸借普通ノ釋義 ○貸借ノ諸種類

第千八百七十
四條第千八百
七十七條第千
八百七十八條
及自第千八百
九十二條至第
千八百九十四
條

貸借(プレイ)ノ語タル得セシムル又ハ有セシムルト言ヘル羅典ノ「プレウスタレー」ヨリ生シタル語ナリトハ貸主借主ニ一箇若クハ數箇ノ物件ヲ引渡シ借主之ヲ使用セシ後貸主ニ返還シ又ハ借主隨意ニ之ヲ耗盡セシ後之ニ同シキ物件ヲ貸主ニ返還ス可キノ契約ヲ謂フ

借主物件ヲ借受ケ之ニ同シキ物件ヲ返還セスシテ之ヲ其儘返還ス可キ契約ヲ取結ヒタルニ於テハ此契約ヲ名ツケテ「コンモダ」又ハ「プレイ、ダ、ユザイ、ジユ」ト謂フ(共ニ使用物ノ貸借ト譯ス)

借主其借受ケタル物件ニ同シキ物件ヲ返還ス可キ契約ヲ取結ヒシ

ニ於テハ此契約ヲ名ツケテ「ミユチユウム」又ハ「ブレード・ゴンソマ」
ヨント謂フ(共ニ耗盡物ノ貸借ト譯ス)

〔九百二十六號〕使用物ノ貸借ニ於テハ借主ハ引續テ其貸付ケタル物
件ノ所有者タル分限ヲ有シ(第千八百七十七條)借主ハ此物件ノ義務
者即チ確定物ノ義務者ト爲ル可ク故ニ此物件意外ノ場合ニ於テ減
盡スルコトアル時ハ借主ノ義務ハ是ニ由テ消散ス可シ(第千二百二條)
故ニ使用物ノ貸借ニ於テハ貸渡シタル物件ノ破滅ハ總テ貸主ノ責
ニ歸ス可シ

耗盡物ノ貸借ニ於テハ貸主其貸付ケタル物件ノ所有者タル分限ヲ
失ヒ而シテ新ニ其物件ノ所有者ト爲ル者ハ借主ナリ(第千八百九十
三條)故ニ借主ノ義務ハ其受取リシ物件ニ等シキ他ノ物件ヲ返還ス
ルニ在リトス故ニ若シ貸渡サレタル物件ノ意外ノ場合ニ於テ減盡

スルコト有ルモ借主ハ是ニ由テ其義務ヲ免カル、能ハサルナリ蓋シ
其返還ス可キ者ハ此物件ニ非スシテ其同種類ノ物件ナリ然リ而シ
テ凡ソ物件ノ其類ヲ舉ケテ悉ク減盡スルコトハ決シテ之レ有ル可キ
ニ非サレハナリ是ヲ以テ耗盡物ノ貸借ニ於テハ貸渡サレタル物ノ
破滅ハ總テ借主ノ責ニ歸ス可シ

〔九百二十七號〕此ニ由テ之ヲ觀レハ使用物ノ貸借ト耗盡物ノ貸借ト
ヲ混視セサルハ實ニ緊要ノ事ナリトス然レモ何ニ由テ此二者ヲ區
別スルヲ得可キヤ

法文ニノミニ根據シテ之ヲ考フレハ法律ハ使用物ノ貸借ヲ以テ馬、
家屋等ノ如ク直ニ耗盡セサル物件ノ貸借ナリトシ(第千八百七十四
條)第千八百七十條(耗盡物ノ貸借ヲ以テ金貨、穀物等ノ如ク直ニ耗盡
物ノ貸借ナリト爲スカ如シ(第千八百七十四條)第千八百九十二條)此

說ニ從フ時ハ貸借物件ノ性質ニ因リ結約者雙方ノ取結ヒシ貸借ノ種質如何ヲ明知スルヲ得ルト爲スニ在リトス

此說ノ如キハ眞理ニ適スル者ト謂フヲ得サルナリ先ツ直ニ耗盡スル物件ト直ニ耗盡セサル物件トノ區別ヲ立ツルハ抑難事ト言ハサル可ケンヤ何トナレハ凡ソ如何ナル物件ト雖モ其性質ノ如何ニ關セス用方ニ因テハ或ハ之ヲ耗盡スルヲ得可ク或ハ耗盡セサルヲ得可ケレハナリ例之ハ賭博場ニテ金貨ヲ或ル點ノ上ニ置キ以テ此點ヲ擇ヒシ旨ヲ證シ又ハ兩換店ニテ金貨ヲ並列シテ其體裁ヲ修飾スルカ如キハ則チ通常耗盡ス可キ物件ヲ耗盡セスシテ却テ之ヲ使用スル者ニ非スヤ

且ツ夫レ結約者雙方ニ於テ斯々ノ契約ヲ爲シタリト思惟スル上ハ亦何ソ貸借物ノ性質ヲ論スルニ及ハンヤ唯主トシテ考フ可キハ雙方ノ存意如何ニアルノミ故ニ貸借ノ物件ノ性質ハ暫ク之ヲ措キ唯雙方ノ目的トスル用方ハ如何ニアル乎ヲ推究セサル可カラズ貸主ノ目的トスル所日數ヲ限リ他人ニ物件ノ使用ヲ許スニ在リトス

物件ヲ貸渡スニ當リ約シタル其使用ハ物件ヲ耗盡セストモ之ヲ爲スヲ得可キニ於テハ其所有權ヲ借主ニ移轉セストモ是ニ之ヲ貸渡スヲ得可ク故ニ唯借主ニ物件ヲ引渡シテ約束ノ如ク其使用ヲ許スニテ充分ナリ然ル時ハ貸主引續テ其物件ノ所有權ヲ有シ借主ハ之ヲ使用シタル後ヲ返還ノ義務ヲ負フ者トス故ニ借主ハ確定物ノ義務者ト爲ル可ク何トナレハ借主己レニ引取リタル物件ヲ其儘返還ス可キ義務ヲ有スレハナリ是ヲ以テ借主ニ過失ナクシテ此物件ノ減盡スル時ハ借主ノ義務ハ其目的タル物件ヲ失ヒタルニ因テ自カ

ヲ消散スルニ至ラン故ニ此場合ニ於テハ物件ノ破滅ハ貸主ノ責ニ
 歸ス可シ
 使用物ノ貸借タルヤ大略斯ノ如シ
 右ニ反シ結約者雙方ニテ取定メタル使用ノ物件ヲ耗盡セシムルハ行
 フトテ得サル者ナレハ貸主ハ借主ニ其物件ノ所有權ヲ轉移セサル
 可カラズ然ラスンハ貸借ノ成立スルヲ莫カル可ク何トナレハ物件
 ナ耗盡スルハ復シ難キヲニテ所有者ノ外之ヲ爲スヲテ得サレハナ
 リ故ニ貸主ハ其物件ヲ借主ニ讓渡サ、ル可カラズ而シテ借主ハ其
 受取リシ物件ヲ自己ノ所有ト爲サ、ル可カラズ然リ而シテ借主ノ
 此事ニ附キ負フ可キ義務ハ借受ケタル物件ヲ返還スルニ在ラスシ
 テ之ト同一ノ性質品位及ヒ價額ヲ有スル他ノ物件ヲ返還スルニ在
 リトス是ヲ以テ借主ハ確定物ノ義務者ニ非ス其種類ニ屬スル物ノ

義務者トナルナリ

故ニ其借受ケタル物件ノ過失ナクシテ滅盡スルヲアリト雖モ其義
 務ハ消散スルヲ莫カル可キナリ何トナレハ借主ノ義務ハ其種類ニ
 屬スル物件ヲ返還スルニ在リ而シテ物件ノ種類ハ決シテ滅盡スル
 者ニ非サレハナリ故ニ此場合ニ於テハ物件ノ破滅ハ借主ノ責ニ歸
 ス可シ

耗盡物ノ貸借シタルヤ大略斯ノ如シ

書籍ノ商賣人アリテ其同業者ヨリ一箇ノ書籍ヲ借受ケタリトセン
 其之ヲ借受ケシハ看讀スルノ爲メナリトセンカ是レ使用物ノ貸借
 ナリ何トナレハ結約者雙方ノ約シタル使用ハ貸借物ヲ耗盡セサル
 モ之ヲ爲スヲ得可ケレハナリ
 之ヲ販賣センカ爲メ借受ケタリトセンカ是レ耗盡物ノ貸借ナリ何

トナレハ結約者雙方ノ約シタル使用ハ其物件ヲ耗盡スルニアラス
 ンハ爲スヲ得サレハナリ
 余賭博ヲ爲スニ附キ足下ノ金貨ヲ投物ト爲サンカ爲メ足下ヨリ之
 ヲ借受ケ又ハ足下ノ所持セル煮菓梅美塩ノ類ヲ謂フノ二壺ヲ宴後
 ノ席ニ於テ飾物ニ用ヒント欲シ何人ニモ之ニ手ヲ下サシメスシテ
 其儘之ヲ返還ス可キヲ約シ以テ足下ヨリ之ヲ借受ケ又ハ足下ノ有
 スル古昔ノ酒瓶ヲ店前ニ置キ買客ヲ此ニ引カンカ爲メ之ヲ其儘足
 下ニ返還ス可キヲ約シテ之ヲ借受ケタリ此等ノ貸借ハ皆ナ使用物
 ノ貸借ナリ若シ之ニ反シ足下ノ金貨煮菓ノ壺酒瓶ヲ隨意ニ處置シ
 最後ノ用ニ供センカ爲メ之ヲ借受ケタリトセハ此貸借ハ耗盡物ノ
 貸借ナリ

以上陳述セシ所皆ナ一トシテ解釋方ノ如何ニ關セサルハ無シ若シ
 結約者雙方ニ於テ貸借物ノ使用ヲ明白ニ約シタリトセハ敢テ解釋
 シ難キ場合ノ發出スルヲ莫カル可ク又假令ヒ之カ其使用ヲ約セサ
 ルヲアルモ十中ノ八九ハ借主ノ身分ニ因リ如何ナル使用ノ爲メ之
 カ物件ヲ借受ケタルカヲ察知スルヲ得可ク例之ハ一箇ノ學生アリ
 テ其知友ヨリ法律書ヲ借受ルヲアレハ其學生ハ之ヲ研究シテ後日
 返還セント欲スルノ目的ナルヤ論ヲ俟タス之ニ反シテ若シ書籍ノ
 商賣人アリテ其同業者ヨリ之ヲ借受ケタル時ハ則チ其借受ケタル
 ヤ之ヲ隨意ニ取扱ヒ之ヲ販賣センカ爲メナレハ是レ亦疑ヲ抱クニ
 足ラサルナリ
 結約者雙方ノ目的トセシ使用タルヤ契約書ニ因ルモ事實ノ情狀ニ
 因ルモ其如何ヲ推量シ難キ場合ニ於テハ貸借ノ物件ノ性質ヲ以テ
 雙方ノ存意如何ヲ推定スルヲ得可ク是レ猶ホ借主ノ身分ヲ以テ之

ヲ推定スルヲ得可キカ如クナリトス
 故ニ馬、銃、家ノ如ク度量衡數ニ因ラスシテ一箇毎ニ見定ム可キ物件
 ノ貸借ハ必ス使用スル物ノ貸借ナリト推定セサル可カラス若シ之
 ニ反シテ他ノ物件ヲ以テ容易ニ交換スルヲ得可キ物件即チ金貨、穀
 物、飲料等ノ如ク度量衡數ニ因リ見定ム可キ物件ノ貸借ハ之ヲ耗盡
 物ノ貸借ナリト推定セサル可カラサルナリ

〔九百二十八號〕右ノ論理ハ吾人ノ遵守セサル可カラサル者ナリ然ル
 ニ法律ノ文面ヲ其文意ニノミ附キ解スル時ハ遂ニ奇怪ノ結果ヲ得
 ルニ至ラン

例之ハ茲ニ屠肉者アリテ他ノ屠肉者ヨリ豚、羊十匹ヲ借受ケタリト
 セハ是ヲ以テ使用物ノ貸借ナリト爲ス乎將タ耗盡物ノ貸借ナリト
 爲ス乎第千八百九十四條ハ之ヲ以テ耗盡物ノ貸借ナリト答ヘシ何

トナレハ其文面ニ畜類ノ如ク同種類ナリト雖モ各自相異ナル物ハ
 耗盡物ノ貸借ノ名義ニテ其貸借ヲ爲ス可カラストアレハナリ故ニ
 屠肉者ハ自己ノ借受ケタル物件ヲ其儘返還セサル可カラス果シテ
 然ラハ屠肉者ハ何等ノ希望スル所アリテ之ヲ借受ケシト爲ス乎之
 ヲ借受ケ以テ何ノ益ヲ得ント欲シタルトスル乎法律ハ契約者雙方
 ノ約束ヲ破毀スル者ニ非スヤ畜類ハ他ノ畜類ヲ以テ容易ニ換更シ
 得可キ性質アル者ニ非ストスルモ何ノ故ニ之ニ拘泥スルヲ要スル
 乎契約者雙方ノ取結ヒシハ明ニ耗盡物ノ貸借ナルニ何ノ理アリテ
 法律ハ之ヲ使用物ノ貸借ナリト爲ス乎

○第一章 使用物ノ貸借

○第一款 使用物ノ貸借ノ本質

自第千八百七
 十五條至第千
 八百七十九條

〔九百二十九號〕第壹 釋義

使用物ノ貸借 使用物ノ貸借ノ本質

使用物ノ貸借トハ貸主一箇或ハ數箇ノ物件ヲ借主ニ引渡シ借主之ヲ受取り暗約又ハ明約ノ期限間之ヲ耗盡セサルノ使用ニ供シ滿期ノ後之ヲ其儘貸主ニ返還ス可キ契約ナリ

羅馬法律ニ於テハ使用物ノ貸借ヲ分テ二種ト爲シ一ヲ通常ノ使用物ノ貸借ト稱シ一ヲ恩貸アレケールト稱セリ

通常ノ使用物ノ貸借トハ結約者雙方ニテ期限又ハ使用ヲ定メ以テ爲ス所ノ貸借ナリ故ニ此貸借ニ於テハ貸主ハ期限ノ滿チシ後之ヲ又ハ使用ノ終リシ後ニアラスンハ其物件ノ返還ヲ請求スルヲ能ハサルヲ以テ一般ノトス

恩貸トハ使用物ノ貸借ニシテ貸主ノ隨意ニ物件ノ返還ヲ請求スルヲアルモ借主ハ之ニ應ス可キ義務アル所契約ナリ然リ而シテ通常ノ使用物ノ貸借ニ於テハ借主瑣細ノ過失ダリトモ總テ之ヲ以テ自

己ノ責ト爲サ、ル可カラズ然ルニ恩貸ニ於テハ借主其詐詭ノ外自己ノ責ニ歸スルヲ要セス

民法ニ於テハ最早此ノ如キ區別ヲ立ツルヲナク而シテ恩貸ヲ以テ使用物ノ貸借ニ列スルヲトセリ故ニ如何ナル場合ニ於テモ借主ハ自己ノ借受ケタル物件ヲ保全スルニ善良ナル家長ノ如ク極メテ之ニ注意セサルヲ得ストス

〔九百三十號〕 第貳 貸借ノ成立ニ緊要ナル條件

貸借ノ契約ヲ適正トスルニ各契約ニ緊要ナル條件ノ外左ノ條件ヲ行フヲ要ス

第一 結約者一方ノ者他一方ノ者ニ物件ヲ引渡サ、ル可カラズ
○夫レ借主ト雖モ物件ヲ受取ラサル以上ハ如何ソ之ヲ使用スルヲ得ンヤ吾人ハ未ダ物ヲ監守セサルニ之ヲ以テ己レノ責ニ附セ未ダ

物ヲ受取ラサルコ之ヲ保○持○シ○以テ之ヲ返○還○ス○ルノ義務ヲ負フヲ得
 得○ン○ヤ○然○ラ○ハ○則○チ○貸○借○ハ○實○物○ノ○契○約○(雙○方○ノ○者○ノ○承○諾○ノ○ミ○ニ○テ○成○ラ
 サ○ル○契○約)○ナ○ル○ヲ○明○カ○ナ○リ○是○レ○物○件○ヲ○引○渡○サ○ス○ン○ハ○其○生○ス○可○キ○義○務
 ナ○生○セ○シ○ム○ル○ヲ○能○ハ○サ○ル○コ○因○レ○リ
 然○レ○モ○物○件○ヲ○貸○渡○サ○ン○ト○謂○フ○約○束○ハ○義○務○ヲ○生○ス○可○キ○者○タルヲ注
 意○セ○サ○ル○可○カ○ラ○ス○何○ト○ナ○レ○ハ○我○カ○法○律○ニ○於○テ○ハ○總○テ○義○務○ヲ○負○フ○ノ
 存○意○ヲ○以○テ○爲○シ○タル○約○束○ハ○公○正○ノ○手○續○ヲ○要○ス○可○キ○者○ノ○外○總○テ○義○務
 ナ○生○セ○サ○ル○ヲ○ナ○ケ○レ○ハ○ナ○リ○余○明○日○ヲ○以○テ○足○下○ニ○馬○ヲ○貸○渡○サ○ン○ト○チ
 約○シ○而○シ○テ○若○シ○其○日○ニ○至○テ○之○ヲ○引○渡○ス○ト○チ○肯○セ○ス○ン○ハ○足○下○公○力○ニ
 因○テ○(裁○判○言○渡○ヲ○執○行○ス○ル○ノ○義○之○ヲ○占○有○ス○ル○ヲ○得○可○ク○管○ニ○占○有○ス○ル
 ナ○得○可○キ○ノ○ミ○ナ○ラ○ス○尙○ホ○損○害○ノ○償○ヲ○求○ム○ル○ヲ○得○可○キ○ナ○リ○但○シ○此
 約○束○ハ○貸○借○ナ○ル○ニ○非○ス○唯○借○主○ニ○物○件○ヲ○使○用○ス○ル○ノ○權○ヲ○得○セ○シ○メ○且

ツ之ヲ保○持○シ○後○ニ○之○ヲ○返○還○ス○ルノ義務ヲ負ハシメ○ン○ト○チ○約○ス○ルノ
 契○約○タルニ過○キ○ス○此○契○約○ハ○無○名○契○約○ナ○リ○ト○ス

羅○馬○法○律○ニ○於○テ○ハ○約○束○ノ○義○務○ヲ○生○ス○ル○ヲ○以○テ○例○外○ト○ス○ル○カ○故○ニ
 物○件○ヲ○貸○渡○サ○ン○ト○謂○ヘ○ル○約○束○ノ○如○キ○ハ○唯○義○務○ヲ○生○ス○ル○ヲ○無○キ○一ノ
 協○議○ナ○ル○ノ○ミ○ナ○リ○キ

然○レ○モ○引○渡○ヲ○爲○ス○ニ○ハ○必○シ○モ○物○件○ヲ○以○テ○ス○ル○ヲ○要○セ○ス○唯○結○約○者○雙
 方○ノ○承○諾○ノ○ミ○ニ○テ○充○分○ナ○ル○ヲ○ア○リ○是○レ○例○之○ハ○物○件○ノ○附○託○者○其○受○託
 者○ニ○其○物○件○ヲ○使○用○シ○之○ヲ○借○主○ノ○分○限○ニ○テ○監○守○ス○可○シ○ト○許○ス○時○ノ○如
 シ

〔九百三十一號〕第二 物○件○ヲ○引○渡○ス○ニ○之○ヲ○受○取○ル○者○ニ○其○使○用○ヲ○爲○ス
 權○利○ヲ○有○セ○シ○ム○ル○ノ○目○的○ニ○於○テ○ス○ル○ヲ○要○ト○ス○○若○シ○然○ラ○ス○ン○ハ○物
 件○ノ○引○渡○ハ○使○用○物○ノ○貸○借○ヲ○成○立○セ○シ○ム○ル○ヲ○ナ○ク○物○件○ノ○附○託○ヲ○成○立

セシムレハナリ

夫レ貸借契約タルヤ物ノ使用ヲ以テ重ニ其目的ト爲サ、ルヲ得ス然ルニ若シ其目的ヲ以テ重ニ物件ノ監守ト爲ス時ハ假令ヒ物件ヲ使用スルコトヲ償フノミトシテ契約ノ一條件ト爲スモ其契約ハ一變シテ真正ノ附託トナルニ至ラン(千四十四號ト千四十八號第三項トヲ參觀ス可シ)

貸借ノ事ニ關スル使用ハ所有權ノ一部分タル使用權ニ非スシテ物件ヲ使用スルノ人權ナリト思考セサル可カラス蓋シ貸主ハ物件ヲ讓渡サ、ルカ故ニ之カ所有權ハ完然トシテ其掌中ニ存ス加之貸主ハ尙ホ此物件ノ占有者タル分限ヲモ失ハサル可シ何トナレハ家屋ヲ貸渡シタル者借家人ニ因テ之ヲ占有スルト均シシ貸主モ借主ニ因テ其物件ヲ占有スレハナリ

夫レ貸主ハ其物件ノ收益權ヲ得セシムルコトヲモ亦此權ヲ行フヲ許スコトヲモ借主ニ契約セシニハ非ス何トナレハ其貸渡シタル物件利益ヲ生スレハ此利益ハ貸主ノ有ニ歸ス可ケレハナリ又貸主ハ之ヲ使用セシムルコトヲ契約シタルニ非ス何トナレハ貸主ハ其貸渡シタル物件ヲ借主ノ使用シ得ル様ニ處分ス可キ義務有ラサレハナリ故ニ貸主ノ義務ハ總テ不行ノ義務ニシテ唯、借主ニ使用ヲ許スニ在ルノミ

〔九百三十二號〕第三 物件ノ引渡ヲ受ケタル者ハ之ヲ返還ス可キ義務ヲ取結ハサル可カラス○然ラスンハ貸借モ變シテ贈與トナル可シ

〔九百三十三號〕第四 返還ス可キ義務ノ目的トスル所借主ニ引渡サレシ物件ニ在テ之ニ均シキ他ノ物件ニ在ラサルヲ要トス○然ラス

ンハ其契約ハ使用物ノ貸借ニ非スシテ耗盡物ノ貸借ナリトス

〔九百三十四號〕

第五

物○件○ヲ○引○渡○ス○者○借○主○ヨ○リ○金○額○ヲ○得○ン○ヲ○約○セ○

サル○ヲ○要○ト○ス○○使用物ノ貸借ハ報酬ナキヲ以テ本來ノ性質トス故

ニ金額ヲ受ルノ約アル時ハ其契約ハ自カラ變シテ賃貸トナリ又他

ノ物件ヲ受ルノ約アル時ハ則チ無名契約トナル可シ

此ニ由テ之ヲ觀レハ使用物ノ貸借ハ實物ノ契約ト恩惠契約トノ相

混シタル者ナリト謂ハサル可カラス

使用物ノ貸借ハ片務契約ナル乎將タ雙務契約ナル乎民法ハ之ヲ以

テ雙務契約トナスニ似タリ何トナレハ民法ニハ二箇ノ款アリテ其

一ニ貸主ノ各義務ヲ載セ其一ニ借主ノ義務ヲ掲クレハナリ然レヒ

貸主ノ義務ハ契約ヨリ直ニ生スル者ニ非スシテ借主カ物ヲ保存セ

ントシテ餘義ナク金額ヲ費ヤシタルヲ等ノ如ク其契約ニ附帶スル

將來ノ事柄ヨリ生セシ者タルカ故ニ人之ヲ目シテ片務契約ナリト
セリ是レ道理ニ適スル者ト謂フ可シ

夫レ雙務契約タルヤ結約者雙方ノ者ニ直接ニ義務ヲ負ハシメ之ヲ

シテ間接ニ義務ヲ負ハシムルニ非ス然ルニ貸借契約ハ貸主ニ義務

ヲ負ハシムルヲナシ而シテ貸主ノ義務ヲ負フヲアルニ至ルハ契約

ノ後ニ限ル可ケレハ則チ此契約ヲ以テ其義務ヲ生スルノ原因ナリ

ト謂ハンヨリ寧ロ之ヲ生スルノ媒介ナリト謂フニ若カサルナリ人

或ハ言ハン貸主ハ此契約アリテ定期前ニ物件ノ返還ヲ請求セサル

義務ヲ負フナリト

其レ然リ然レヒ此義務タルヤ全ク不行ニ在レハ寧ロ權利ノ缺亡ナ

リト謂フモ真正ノ義務ト謂フ可カラサルナリ

〔九百三十五號〕 貸主及ヒ借主ノ義務及ヒ權利ハ總テ其相續人ニ傳ハ

ル可キ者ナリ何トナレハ凡ソ契約ヲ爲シタル者ハ自己ノ爲メト其相續人ノ爲メトニ之ヲ爲シタリト看做サ、ル可カラサレハナリ(第一千百二十二條)但シ借主ノ一身ニ限ル目的ニテ爲セシ貸借ニ於テハ借主ノ權利ハ其相續人ニ傳ハラサル可ク故ニ例之ハ余カ外國語ノ授業師ニ外國ノ書籍ヲ貸渡シタル時ノ如キ此授業師ノ死後ニ至テハ其相續人ハ之ヲ保持スルヲ得サルニ至ラン

第參 使用ニ附キ貸渡スヲ得可キ物件

凡ソ吾人ノ融通スルヲ得可キ物件ハ動産、不動産又ハ度量衡ニ因テ定ム可キ物件ト一箇毎ニ定ム可キ物件トニ論ナク皆ナ使用ノ爲メ之ヲ貸渡スヲ得可シ(九百二十七號及九百二十八號ヲ參觀ス可シ)他人ノ物件ト雖モ之ヲ貸渡スニ於テハ將タ何ノ妨ケカアラシヤ但シ此物件ノ所有者ハ借主ニ對シ之ヲ取戻スヲ得可キナリ然レモ其

之ヲ取戻サ、ル迄ハ此貸借ハ依然トシテ存立シ而シテ契約者雙方ノ間ニ於テ悉ク其効ヲ生ス可シ

〔九百三十六號〕 第肆 結○約○者○雙○方○ノ○者○ノ○能○力○
カスシテ

凡ソ貸借契約ハ自カラ義務ヲ負フノ能力ヲ有スル者ニアラスンハ之ヲ爲スヲ得ストス何トナレハ其契約ハ讓渡ヲ爲ス所爲ニ非サルモ義務ヲ生ス可キ所爲タルヲ免カレサレハナリ
幼者、治産ノ禁ヲ受ケタル者又ハ許可ヲ受ケサル婦ノ爲シタル貸借契約ハ此等ノ者ノ爲メ義務ヲ生ス可シト雖モ此等ノ者ニ對シテ義務ヲ生スルヲ有ル可カラス故ニ幼者ノ物件ヲ借受ケタル時ハ期限前ニ之ニ其返還ヲ請求スルヲ得ス且ツ其過失ニテ物件ノ滅却セシ時モ之ニ其償金ヲ拂ハシムル能ハス但シ其詐詭ニテ之ヲ滅却セシメタル時ハ別段ナリトス

之ヲ要スルニ幼者ハ詐詭ヲ爲シタル時ノ外總テ其爲シタル貸借ニ附テ訴ヲ受ルコトナシ右ニ反シテ幼者ノ他ニ物件ヲ貸渡シタル時ハ期限前ト雖モ之ヲ返還ス可シト請求スルコトヲ得又此物件ノ借主ノ手ニ在テ意外ノ事ニテ滅却シタル時モ損害ノ償ヲ請求スルコトヲ得但シ借主ニ於テ此物件ヲ幼者ノ手ニ在リトスルモ同シク意外ノ事ニテ滅却ス可シト謂フノ證ヲ立ツル時ハ別段ナリトス

〔九百三十七號〕 既脱後見幼者又ハ別居ノ婦ハ其財産支配ノ事ニ附キ物件ヲ得ルノ緊要ナル時ハ義務ヲ負フヲ得可ク故ニ其財産支配ノ爲メ物件ヲ借受ルヲ要スル時ハ自カラ借主トナルコトヲ得例之ハ其地所ヲ耕耘スルニ附キ數頭ノ耕牛ヲ借受ルカ如キ即チ是ナリ然レニ此等ノ者ハ他人ノ使用ノ爲メ之ニ物件ヲ適正ニ貸渡スヲ得可キ乎余以爲ク然ラス夫レ他人ノ用ヲ辨シ之ニ満足セシムルノ外

別ニ得ル所ナクシテ我物件ヲ一時渡シ置クノ義務ヲ負フコトノ如キハ豈ニ之ヲ支配ノ事業ト謂フヲ得ンヤ他人ノ使用ノ爲メ之ニ物件ヲ貸渡スハ是レ蓋シ其失フ所ノ償ヲ得スシテ或物ヲ贈與シ其財産ノ一部分ヲ減スルト亦何ソ異ナランヤ

〔附言〕 或人此說ヲ駁シテ曰ク既脱後見ノ幼者及ヒ財産分離ヲナシタル婦ノ約束シタル賃貸契約サヘモ有効ナリトス然ルニ賃貸ナル者ハ之ヲ約束スル者ノ家産ヲ損スル使用物ノ賃貸ヨリ甚シトス故ニ彼ニ許シテ此ニ禁スルノ理ナシト

余ハ(ムールロン氏)此駁論ヲ解スル能ハス例之ハ余若干ノ價ヲ取リテ汝ニ我馬又ハ我家ヲ賃貸セリ是レ余ハ人ニ物ヲ渡シ其物ニ適應セル償ヲ得タルナリ若シ又余單ニ我家又ハ馬ヲ汝ニ貸シタランハ是レ余ハ余カ費ヲ以テ汝ヲ利スルナリ夫レ斯ノ如クナレ

ハ何ソ賃貸ハ財産ヲ損スルヲ賃借ヨリモ甚シト云フヲ得ンヤ余ハ駁者ノ迷誤ニ驚カサルヲ得ス

然レモ余ハ言ハントス若シ使用物ノ賃借其目的トスル所僅少ノ額ニ在ルカ又ハ減短ノ期限ニ在テ最モ近接ノ交際アル賃主借主間ニ之ヲ約束スル時ハ其賃借ハ之ヲ財産支配ノ一所爲ト看做ササルヲ得サルナリト

○第二款 借主及ヒ貸主ノ權利及ヒ義務

〔九百三十八號〕權利アレハ必ス義務アリ義務アレハ必ス權利アリ二者相待テ其生ヲ全フスルニ因リ我輩ハ借主ノ權利ヲ講スルニ際シ賃主ノ義務ヲモ論シ又借主ノ義務ヲ論スルニ方リ併セテ貸主ノ權利ヲモ講セントス

○第一節 借主ノ權利及ヒ貸主ノ義務

第一千八百八十八條及第一千八百八十九條

〔九百三十九號〕第壹

借主ハ暗約又ハ明約ノ期限ヲ限リ使用ノ事ニ附キ約束アル時ハ其約束ニ從ヒ己レノ借受ケタル物件ヲ使用スルノ權利ヲ有シ又別段其約束ナキ時ハ之ヲ其性質ニ適スル通常ノ使用ニ供スルノ權利ヲ有ス

貸主ニ於テ何等ノ使用ニ附キ且ツ何日間其物件ヲ貸渡ス可シト明言シタルニ於テハ其存意ヲ以テ規則ト爲サ、ル可カラズ若シ別段ノ約束ナキ時ハ物件ノ本質ヲ以テ借主ノ爲スヲ得可キ使用ノ性質ト其使用ノ期限トヲ定ムルヲ要トス足下此地ヨリ彼地ニ往返セントスルノ事アリ是ニ於テ乎余足下ニ貸スニ乘馬ヲ以テシ足下ヲシテ之ニ騎シテ往返ヲ爲サシメントセリ此場合ニ於テ足下一回往返ヲ爲シ終ラハ足下ハ最早之ニ騎スルヲ得ス又之ヲ馬車ニ駕シ若クハ之ヲ耕作ノ用ニ供スルヲ得ストス

借主及ヒ貸主ノ權利及ヒ義務 借主ノ權利及ヒ貸主ノ義務

是ヲ以テ貸主ハ暗黙ニ或ハ明白ニ物件ニ附テ約束セシ其使用ヲ借主ノ終ル迄之ヲ借主ニ渡シ置ノ義務アリ但シ貸主ノ此物件ヲ至急ニ要ス可キ不測ノ事由アルニ遇ヒシ時ハ此義務ハ自カラ消散ス可シ故ニ裁判官ハ事實ノ模様ニ因リ期限前ニ於テモ借主ヲ強テ此物ヲ返還セシムルヲ得可ク是レ契約ハ之ヲ結ヒシ者ノ間ニ於テ法律ト同一ノ効力ヲ有スト云ヘル原則ニ反スル者ナレトモ使用物ノ貸借ハ單ニ貸主ノ惠意ニ出テシ者タルカ故ニ法律ハ貸主ノ利益ト爲ル方法ニ之ヲ解釋シ而シテ其契約ニ「若シ貸主ノ其物件ヲ至急ニ要スル不測ノ事由アル時ハ借主ハ未タ約束ノ使用ヲ終フルニ至ラスト雖モ之ヲ貸主ニ返還ス可キノ義務アリト云フ別約アリト推測スルニ因レリ

然レ此規則ハ全ク例外ノ者タルニ因リ法律ノ嚴定セル場合ノ外

貸主ハ之ヲ引用スルヲ得ス故ニ貸主ノ其物件ノ返還ヲ要スル事由ニ左ノ三箇ノ條件ノ具備スルヲ要トス

第一 其物件ヲ要スル事由ノ生シタルハ契約ノ後タル事

第二 其物件ヲ至急ニ要スル事

第三 契約取結ノ時之ニ要用アルヲ圖リ難キ事

其他ノ情實ハ皆ナ裁判官ノ斟酌スル所トス

〔九百四十號〕借受ケタル物件ヲ約束ノ期限前ニ使用シ終ルコアリ此場合ニ於テハ貸主使用ノ終リシ時ヨリ直ニ其物件ノ返還ヲ請求スルヲ得可ク何トナレハ借主其使用ヲ終リシ上ハ最早之ヲ使用スル權ヲキテ以テ假令ヒ之ヲ保有スルモ毫モ正當ノ利益ヲ得ルコト非サレハナリ

例之ハ余足下ノ旅行セントスルコトニ附キ八日間足下ニ馬ヲ貸渡シ

タル時ノ如キ足下、六日間ニ旅行ヲ遂ケタリトセハ余ハ此時ヨリシテ直ニ馬ノ返還ヲ請求スルヲ得可キナリ

貸主ヨリ物件ノ返還ヲ請求スル時ハ何時タリトモ借主ハ直ニ之ニ應ス可キ義務アリト云ヘル約束ニテ爲シタル貸借契約ニ於テハ貸主物件ノ返還ヲ得ント欲スルハ其時ヲ擇ハスシテ隨意ニ之ヲ請求スルヲ得可シ但シ此權利ハ期限モナク又借主ノ大ニ損害ヲ被ムルヲテモ顧ミスシテ物件ヲ勝手氣儘ニ取戻スノ權利ナリト解ス可カラサルナリ是故ニ裁判官ハ事實ノ模様ニ因リ借主ニ相當ノ期限ヲ與ヘサルヲ得ス

〔九百四十一號〕加フルニ此決議ハ期限ノ滿チシトニ因テ返還ノ義務ノ生シタル場合ニモ適スル者トス故ニ余家屋ヲ維持センカ爲メ八日ノ間支柱ヲ借受ケタリトセンニ此期限後ニ至テモ此支柱ニ因ラ

スンハ他ニ家屋ヲ維持シ其顛覆ヲ防クノ方法ナキ時ハ足下ハ直ニ支柱ノ返還ヲ請求スルヲ得ス但シ然ル時ハ余カ物件ノ返還ヲ遅延シタルトニ因リ足下ノ被ムリシ損害ハ余之ヲ足下ニ償ハサル可カラス

第千八百九十〔九百四十二號〕第貳 借主物件ノ保存ニ必要ナル臨時ノ費用ヲ貸主

ニ商議スルニ違アラサル程至急ニ爲シタル時ハ之ヲ貸主ニ請求スルノ權アリ

此費用ハ貸主ノ利益ヲ爲ス者ナレハ之ヲ擔當スル者ハ貸主ナリトス但シ借主ノ爲シタル費用ハ有益ナルノミニテ貸主ノ好マサル者タル時ハ之ヲ以テ貸主ノ任スル所ナリト思考ス可カラサルナリ蓋シ此費用ハ有益ナルヤ若クハ緊要ナルヤヲ定ム可キハ獨リ貸主ノ意見ノミニ存シ而シテ借主ハ貸主ノ爲メ費用ヲ爲シ又ハ之ヲ爲ス

借主ノ權利及ヒ貸主ノ義務

可シト他人ニ命スルノ權ナケレハナリ是レ法律ハ借主ニ之ヲ禁セ
ンカ爲メ其費用ノ償ヲ請求スルニハ左ノ場合ニ限ル可シト定ムル
所以ナリ

第一 物件ノ保存ニ附キ費用ヲ爲スノ緊要ナル時

第二 其費用ノ臨時ナル時

第三 豫メ貸主ト商議スルニ違アラサル程至急ニ之ヲ爲ス可キ
時

若シ夫レ借主カ己レニ借り受ケタル馬ヲ飼養シ又ハ之ニ鐵靴ヲ銚
スルコトノ如ク物件ヲ使用スルカ爲メ散シタル費用ニ至テハ借主之
ヲ貸主ニ請求スルヲ得サルヤ亦論ヲ俟スシテ明瞭ナリトス何トナ
レハ貸主ハ借主ニ其貸渡シタル物件ヲ使用セシムルコトヲ約セスシ
テ其使用ヲ許シタルノミナレハナリ蓋シ此費用ハ借主ノ利益ヲ爲

シタル者ナルヲ以テ之ヲ擔當スル者ハ借主ナラサルヲ得ストス

〔九百四十三號〕 法律ハ借主ノ請求スルヲ得可キ費用ノ返還ヲ保證セ

ンカ爲メ之ニ與フルニ其保有スル物件ニ附テノ特權ヲ以テセリ(第
二千百二條第三項然レハ借主ハ其外押留權即チ費用ノ返還ヲ得ル
トシ、モロフ、レタシ、シヨ)

迄物件ヲ離サ、ルノ權ヲ有スル乎曰ク羅馬法律ハ借主ニ其權ヲ付
與セリ該法律ニ於テハ使用物ノ借主ハ受託者ノ如ク物ヲ保存スル
カ爲メ費用ヲ爲シ而シテ未タ其返還ヲ得サル内貸主ヨリ物件ノ返
還ヲ請求セラル、時ハ貸主ニ詐詭アリト答辯シテ其訴ヲ斥クルヲ
得可シ

蓋シ貸主先ツ自カラ契約ノ實施ヲ肯セヌシテ人ニ其實施ヲ請求ス
ルハ是レ其詐詭ノ所爲ナリト羅馬ノ立法者カ思考セシナリ我民法
ニハ受託者ニ右ノ權利ヲ與フルノ明文アリト雖モ(第千九百四十八

條(使用物ノ借主ニ其權利ヲ與フルノ明文アルナシ故ニ借主ハ此權利アリト申立ツルヲ得サルヤ明カナリ讀者請フ受託者ニ此權利アルヲ以テ借主モ亦之ヲ有スルナラント決定ス可カラサルナリ蓋シ受託者ハ任務ヲ行フト雖モ借主ハ却テ任務ヲ受レハナリ且ツ我法律ノ羅馬法律ノ如ク借主ニ此權利ヲ與ヘサル所以ノ者ハ第二千二百條ノ第二項ノ特權ニ附キ借主ニ充分ノ保證アリトスルカ故ナリ人若シ其然ル所以ヲ熟視スレハ則チ益^一右ノ論說ノ堅牢ナルヲ知ラシ今又之ニ加フルニ左ノ言ヲ以テセン曰ク雙務契約ニ於テ押留權ヲ行ハシムルハ(第千八百四十四條、第千六百十二條及第千七百四條)是レ雙方ノ者カ暗ニ各自ノ義務ヲ施行セント約スルニ因レリ貸借契約ニ於テハ物ヲ返還スルノ義務ト此物ノ保持ニ附テノ費用ヲ拂フ可キ義務ニ直接ノ關係アラサルナリ

雙務契約ノ外ニテ押留權ヲ行フニハ第五百七十一條(第八百六十六條、第千九百四十八條及ヒ第二千二百八十條ニ於ケル如ク法律ノ明許ナカラサル可カラス然リ而シテ何レノ法ニ於テモ使用物ノ借主ニ之ヲ與フル者ナシ

右ニ反スル論ヲ立ツル者夥多アリ重ニ其據ル所ノ本旨ハ押留權ヲ行フヲ以テ羅馬人カ詐詭アリト答辯ヲ爲スニ異ナラス物件保存ニ附テノ費用ノ高チ借主ノ未ダ得サルニ貸主此物ヲ請求スルハ是レ其詐詭ノ所爲ナリト言フニ過キス

第千八百九十一條
 第參 借主其借受ケシ物ノ不[○]良[○]ナル事又ハ其借受ケシ物ヲ奪取セラレシ事ニ附キ損害ヲ被[○]ムリタル時ハ貸主ニ於テ其不[○]良[○]ナル事又ハ其他[○]人ノ所屬タル事ヲ諒知[○]シテ之ヲ貸渡セ[○]時ニ限[○]リ償金ヲ請求スルノ權ヲ有ス

借主ノ權利及ヒ貸主ノ義務

貸主ハ貸主タルノ分限ニテ一モ保證ヲ立ツルノ義務ナキヤ敢テ疑フ可キニ非ス何トナレハ貸渡スルハ贈與スルコトニ均シク凡ソ贈與スル者ハ一モ保證ヲ立ツルヲ要セサレハナリ然レモ詐詭ノ場合ハ其例外ナリ

○第二節 借主ノ義務及ヒ貸主ノ權利

第千八百八十〔九百四十五號〕
借主ハ貸主ノ惠與ニテ得タル權利ノ外他ノ權利ヲ有セサルニ由リ約束アル時ハ其約束ニ從ヒ約束ナキ時ハ物ノ本質ニ從ハスンハ己レノ借受ケタル物ヲ使用スルヲ得可カラス且ツ之ヲ使用スルニ暗約若クハ明約ノ期限ヲ超過ス可カラス〔九百三十九號以下參觀〕

〔九百四十六號〕
借主物ヲ借受ル時ニ取定メラレシ期限ノ經過セシ後ハ之ヲ返還セサル可カラス

然レモ吾輩ハ左ノ事ニ再ヒ注意スルヲ要ス

第一 貸主ノ方ニテ其物ニ不圖至急ノ要用アル時ハ借主ハ定期前ト雖モ此物ヲ返還セサル可カラサル事

第二 定期後ト雖モ借主ヨリ直ニ物件ヲ返還セシムルハ大ニ其損害トナル時ハ裁判官借主ニ猶豫ノ期限ヲ與ヘ得ル事但シ然ル時ハ返還ノ遅延ニ附キ貸主ニ損害アレハ借主ニ於テ之ヲ償フヲ要ス〔九百四十號及九百四十一號〕

〔九百四十七號〕
借主ハ自己ノ物ト同様ニ其借受ケタル物ヲ注意シタリト申立テ而切ニス可キ義務ヲ生スル者トス法律ハ借主ニ命スルニ善良ナル家長即チ着實ニ注意深キ人ノ如ク極メテ物ノ保存ニ注意ス可キヲ以テス

借主ハ自己ノ物ト同様ニ其借受ケタル物ヲ注意シタリト申立テ而

シテ之ヲ明白ニ證スルト雖モ此ニ由テ其責ヲ免カル、ヲ得ス己レノ物ニ附テ怠慢ナルハ敢テ不可ナルニ非スト雖モ他人ヨリ借受ケタル物ハ殊更之ニ注意セズシテ可ナランヤ受託者ハ右ニ反シ己レノ物ヲ保持スルト均シク其監守ス可キ物(附託セラレシ物)ヲ注意スルヲニテ足レリトス蓋シ受託者ニハ一ノ任務アリト雖モ使用物ノ借主ハ一ノ任務モ無ク却テ人ニ己レノ用ヲ辨セシムルニ因リ受託者ヨリ借主ヲ廢スルニ稍嚴密タルヲ要ス(第千百三十七條及第千百二十七條參觀)然レヒ雙方ノ利益ニテ取結ハレタル貸借ニ於テハ裁判官借主ノ過失ヲ斟酌シ之ニ至嚴ノ處置ヲ施ス可カラス譬へハ一ノ社員アリテ社用ノ爲メ同社員ニ馬ヲ貸渡シタルカ如キ即チ其一例ナリ

第千八百八十四條

是ヲ以テ使用物ノ借主ハ其過失ニテ來シタル所ノ損害ヲ償ハサル

可カラス然レヒ使用ニ因テハ借受ケタル物ヲ之ニ供スルノミニテ其卑惡ニ至ル間有ル可シ此ノ如キ時ハ借主ニ過失有リト爲ス可カラズ所有者ハ之ヲ貸渡スニ際シ其體様如何ヲ鑒定シタルニ相違莫カル可シ然ラハ借主ニ於テ之ヲ使用セハ之カ卑惡ニ至ルヤ否ヤハ豫メ其諒察セシ所ナリト看做サ、ルヲ得サルナリ

〔九百四十八號〕使用物ノ借主ハ如何ナル場合ト雖モ意外ノ事ヲ以テ其責トナスヲ要セス故ニ借受ノ物ヲ以テ貸主ノ手ニ在リトスルモ比シク其被ムテサルヲ得サル禍害ハ勿論尙ホ借受ノ後ニ至リ物其手ニ在ルニ際シ發出シタル禍害ト雖モ借主其責ニ任スルニ及ハサルナリ

右ニ陳述セシ所ハ是レ通常ノ條則ナリ此外變例トス可キ者夥多アリ

故ニ使用物ノ借主ハ左ノ時ニ於テハ意外ノ場合ヲ以テ其責ト爲ササル可カラス

第一 借主明白ニ意外ノ場合ノ責ニ任シタル時

第二 物ノ貸渡ニ方リ其價ヲ取定メシ時○此取定アリトモ借主其借受ケタル物ノ所有者ト爲ルニ非ス然ラハ則チ何等ノ理由ニ因テ借主ノ所有タラサル物ノ意外ノ滅却ヲ以テ其責ト爲スヲ得可キ乎曰ク借主ニ此責アル所以ノ者ハ法律上貸借ノ時貸主ノ其價ヲ取定メシコトヲ以テ何等ノ事ノ發出スルモ物ノ返還又ハ其價ヲ得ルニ難カラサルヲ希圖スルノ目的タル可シト推測スレハナリ但シ代價取定ノ書附ニ於テ右ニ反スル事ヲ記載シ得可キハ勿論ナリト雖モ其代價ノ取定メタルヤ借主ノ過失ニテ物ノ滅却シタル時借主ヨリ取立ツ可キ償金ノ高チ定ムルカ爲メノミニテ他ニ其要用無キ者トス

第一千八百八十
三條

第一千八百八十
一條

第三 借主ニ於テ既ニ其義務中ノ一ヲ犯破シタル後チ意外ノ事ノ發出シタル時○足下夜間ニ寂寞タル森林ヲ通行シ遂ニ盜賊ノ爲メ余ニ借受タル馬ヲ掠奪セラレタリトセンニ此馬ヲ失ヒシハ足下ノ責タル可シ蓋シ此災害アリシハ主トシテ足下ニ過失アルニ因レリ何トナレハ足下善良ナル家長ノ如ク物ヲ(即チ馬ナリ)使用セサレハナリ足下若シ白日ニ大路ヲ通行セシナラハ何リ斯ク物ヲ失フコト有ランヤ

〔九百四十九號〕第一千八百八十一條ヲ明解セント欲セハ此條理ヲ以テ其標軌トナサ、ル可カラス茲ニ二箇ノ場合ヲ掲出セン

第一ノ場合 借主物ヲ借受ケシ時約シタル使用ノ外他ノ使用ニ之ヲ供シタルニ其間ニ意外ノ事ニ因テ之カ滅却シタリトセン○借主ハ此滅却ヲ以テ其責トナスヲ要スル乎曰ク若シ此滅却使用ノ轉變

借主ノ義務及ヒ貸主ノ權利

ノミニ由テ生シタル時ハ借主此滅却ヲ以テ其責ト爲サル可カラ
 ス何トナレハ其使用ヲ轉變セシハ借主ノ過失ニシテ而シテ其滅却
 ノ媒介タル可ケレハナリ
 右ニ反シテ若シ物ヲ借受ケシ時取定メタル使用ニ供スルモ均シク
 其滅却セシニ相違ナキコトノ明白ナルニ於テハ借主其責ニ任スルニ
 及ハス而シテ其然ル所以ノ者ハ他ナシ其使用ヲ轉變セシハ一ノ過
 失ニ相違ナシト雖モ之ヲ以テ損害ノ原因ナリト爲スヲ得サルニ因
 レリ余此ニ家屋ヲ借受ケ之ヲ住所ト爲スヲ約シ而シテ更ニ之ヲ旅
 店ト爲シタリトセンニ若シ此家屋ニシテ旅人ノ過失ヨリ燒盡セハ
 余ハ此滅却ヲ以テ其責ニ任セサル可カラス何トナレハ尙シ余ニ於
 テ旅人ヲ止宿セシメサレハ此家屋滅却セス其滅却ノ原因ハ主トシ
 テ余ノ過失ニ因レハナリ但シ若シ此家屋ノ滅却シタルヲ以テ天火

ノ然ラシムル所トセハ余ハ其責ニ任セサルモ可ナリ何トナレハ假
 令ヒ余ニ於テ旅人ヲ寄寓セシメスト雖モ家屋ノ滅却スルハ遁カル
 可カラサルノ災タレハナリ

〔九百五十號〕第二ノ場合 貸借ノ期滿チタルニ借主仍ホ引續テ之ヲ
 使用シ其使用ノ間ニ意外ノ事ニ因テ此物滅却シタリトセン○此場
 合ニ於テハ借主其責ニ任スルヲ要スル乎曰ク若シ借主證スルニ此
 物既ニ返還シテ貸主ノ手中ニ在ルモ均シク其滅却セシニ相違ナキ
 コトヲ以テスレハ則チ自カラ責ヲ負フニ及ハス何トナレハ此物返還
 ノ遅延ハ損害ノ原因ニ非サレハナリ(第千三百二條)但シ盜賊ハ總テ
 其竊取セシ物ノ滅却ニ附テ常ニ其責ニ任ス可シ故ニ此物所有人ノ
 手中ニ存スルモ均シク其滅却ス可キ場合タルモ總テ盜賊ニ物ノ滅
 却ヲ償ハシムルヲ得可シ(第千三百二條)然レモ使用物ノ借主カ滿期

後ニ至テ仍ホ之ヲ使用スルハ其過失ナルニ相違ナシト雖モ豈ニ之ヲ以テ盜罪ト稱スルヲ得ンヤ况ヤ其過失ハ必シモ損害ヲ生ス可キ直接ノ原因ト爲シ得サルニ於テオヤ

然レモ倘シ貸渡サレシ物、借主ノ掌中ニ存在セシカ故ノミニテ滅却シタル時ハ借主ニ其責アル乎此問題ノ意タルヤ催促ナキモ期限ノ満チシヲ而已ニテ借主ハ返還ノ遲滯^{ミーズアン、ドムール}ニ附セラレタリト謂フヲ得可キ乎又ハ返還ノ催促ヲ爲シタルニアラスンハ借主ハ遲滯ニ附セラレタリト謂フヲ得ルト主張スル者ハ第千八百八十一條ノ法文即チ滿期後ニ至リ物ノ滅却スルヲアレハ借主ニ於テ其責ニ任セサル可カラスト云ヘル條規ヲ引證ス此說ハ第千八百八十一條ノ規則ヲ以テ遲滯ハ期限ノ満チシ時ヨリ始マルニ非スシテ裁判廳ニ於テ訴ノ起リシ時若クハ催促ノ時ヨリ始マル者ナリ(第千三百三十九條)ト云ヘ

ル原則ノ例外ナリト言フニ異ナラス右ニ反スル說ヲ立ツル者ハ第千八百八十一條ヲ以テ普通條規ノ例外ナリトシ而シテ借主ハ貸主ヨリ返還ノ求メヲ受ケサル上ハ貸主カ己レニ引續テ物ノ使用ヲ許シタリト信セサルヲ得サルヲ以テ返還ノ求メナキ迄ハ借主ニ於テ借受ケノ期限ヨリ更ニ長キ時^間物ヲ使用シタリト謂フ可カラスト主張ス此說ニ據レハ滿期後ニ至テモ未タ催促ノナキ内ニ物ノ滅却セシヲアレハ假令ヒ如何ナル場合ト雖モ常ニ之ヲ以テ貸主ノ責ニ歸セサル可カラサルナリ

第千八百八十二條

〔九百五十一號〕 第四 借主己レノ物ヲ用フルニ於テハ借受ケタル物ノ損害ニ係ルヲ防クヲ得タリシニ之ヲ爲サ、リシ時〇貸主ノ物ヲ借主ニ引渡スハ全ク恩惠ノ所爲ナルヲ以テ法律上ニテ貸主ノ爲メ推測スル所タルヤ左ノ如シ

借主ノ義務及ヒ貸主ノ權利

曰ク借主自己ノ物ヲ以テ其用ヲ辨スル能ハサル時貸主ヨリ之ニ其方法ヲ授ケンカ爲メ之ニ其物ヲ貸渡シタルナリト是ヲ以テ己レノ物ニテ其用ヲ辨スルヲ得ルニ借受ケタル物ヲ用フルハ是レ之ヲ借受ケシ時約シタル其使用ノ外他ノ使用ニ之ヲ供スルト毫モ異ナルヲ無シ然ラハ則チ是レ使用ヲ變セシ過失タル可シ此借主ノ過失ニ由テ生シタル損害ハ之ヲ借主ノ責ニ歸セサル可カラズ

〔九百五十二號〕第五 借受ケタル物ト己レノ物トニ同時ニ危難アリシニ借主己レノ物ノミヲ救フタル時○若シ借主己レノ物ヲモ亦借受ケタル物ヲモ共ニ危難ノ中ヨリ救フヲ得可キニ其借受ケタル物ヲ捨テ置キ遂ニ之ヲ滅却セシメタルニ於テハ借主ニ過失アルヤ必セリ斯ノ如キ場合ニ於テ借主ニ此滅却ヲ擔當セシムルハ理ノ當ニ然ルヘキ者ト謂フ可シ法律ハ復タ一步ヲ進メテ右二物ノ中其一ノ

ミノ外借主ノ助クルヲ得サリシ時ニ於テモ借主ヲシテ其責ニ任セシム蓋シ法律ハ借主ヲシテ自己ノ利益ヲ圖カルニ先キンシ貸主ノ利益ヲ圖ラシメント欲スレハナリ然レモ法律ノ推測スル所ハ借主カ其意ニ從ヒ二物中ニテ其助ケント欲スル物ヲ擇フヲ得可シトナスニ在ルハ論ヲ俟タス若シ之ヲ擇フヲ得サル場合ニ於テハ借主ニ責アリトセス何トナレハ一モ其過失ナリト謂フ可キ事柄ナケレハナリ余ノ家屋ニ火災起リシトセンニ其一室内ニ他ヨリ借受ケタル動産ト余ニ屬スル動産ト相互ニ錯雜セリ余急キ其内ニ突入シ黒烟中ヨリ若干ノ動産ヲ取出シタリ既ニシテ徐々ニ之ヲ見レハ總テ余ニ屬スル者耳ニテ有リキ此ノ如キ時ハ余ハ借受ケタル動産ノ滅却ニ附テ責ヲ負フヲ要セス何トナレハ余ハ自由ニ之ヲ取出スヲ得サリシヲ以テナリ

〔九百五十三號〕右ノ如ク法ヲ寬ニスルト雖モ未ダ其條則チ以テ完備ト謂フニ足ラス余ノ借受ケタル物余ニ屬スル物ヨリ大ニ賤價ナリトシ而シテ余ハ余ノ物ヲ救ヒ借受ケタル物ヲ救ハサリシトセン此場合ニ於テモ余ハ其責ニ任スルヲ要スル乎果シテ其責ニ任ス可クハ其理由如何法律ノ希望スル所ハ余ノ借受ケタル物ヲ保持スルヤ善良ナル家長ノ如ク極メテ之ニ注意スルコトニ在リ故ニ余ノ義務ハ是ニ止テ他ニ波及セサル可シ且ツ善良ナル家長タル者余ノ所爲ニ反シ賤價ノ物ヲ助ケテ高價ノ物ヲ助ケサルコト莫カラシヤ故ニ余カ余ノ物ヲ救ヒシトテ之ヲ以テ余ノ過失ナリト爲スヲ得サルナリ然ルニ法律ニ照準シ余ニ罰アルハ豈ニ奇怪ナル事ニ非スヤ

〔九百五十四號〕右ノ如キ理由ナルヲ以テ數多ノ論者チシテ第千八百八十二條ハ右ノ場合ニ當ツ可キ者ニ非ス唯貸渡サレシ物、借主ノ物

ヨリ高貴ナル時又ハ高カラサルモ相均シキ時ニ當ツルヲ得可キ而已ト思料セシムルニ至レリ然レモ法文ノ述フル所甚タ明瞭ニシテ斯ノ如キ區別アルヲ見ス

〔九百五十五號〕他ニ又奇怪ナルコト有リ貸渡サレシ物ヲ以テ余ニ屬スル物ヨリ高價ナリト爲シ而シテ余ハ借受ケタル物ヲ救ハンカ爲メ遂ニ余ニ屬スル物ヲ犠牲ニ供シタリトセン然ル時ハ余ニ於テ貸主ヨリ償金ヲ取立ツルヲ得可キ乎第千八百八十二條ハ余ニ之ヲ許サス然レモ尙シ金額ヲ費ヤシ以テ借受ノ物ヲ保全シタリトセハ第千八百九十條ノ文面ニ據リ余ハ貸主ヨリ償金ヲ請求スルヲ得ルナリ然ラハ則チ法律ハ金貨ニ非サル物ノ費ト金貨ノ費ヲ區別スルノ意タルヤ明カナリ是レ余ノ奇怪ナリト謂フ所以ナリ

第千八百九十條ハ第千八百八十二條ノ缺ヲ補フ可キ者ナラント云

ヘル一説アリ此説ニ據レハ借主ハ左ノ如ク申立ツルヲ得可シ余ハ五十「フラン」ノ物ヲ犠牲ニ供シ以テ百「フラン」ノ價アル足下ノ物ヲ助ケタリ故ニ足下ハ余ニ五十「フラン」ノ償金ヲ拂ハサル可カラズ何トナレハ第一千八百九十條ハ借受ケタル物ヲ保全シタル費用ヲ余ニ請求スルヲ得セシムレハナリ

第一千八百八十(九百五十六號) 第五條
借主ハ貸主ヨリ己レニ得可キ物ト其借受ケタル物トヲ相殺スル事ヲ得ス

此禁制ハ既ニ載セテ第一千二百九十三條ノ第二項ニ在リ而シテ今又之ヲ茲ニ載スルハ殆ト無益ニ屬スルニ似タリ夫レ相殺ハ同類ノ混和ス可キ物即チ不都合ナク他物ヲ以テ交換シ得ル物(穀物飲食物ノ類)ヲ目的トナス負債ノミニ附キ之ヲ爲スヲ得可ク確定物ノ負債ニ附テハ之ヲ爲スヲ得サルナリ此使用物ノ貸借ニ於テハ借主ノ負債

ノ目的タルヤ他物ヲ以テ交換シ得サル物混和シ得サル物即チ確定物ニ在ルヲ常トス何トナレハ借主ハ己レノ借受ケタル物ヲ其儘返還スルノ義務ヲ有スレハナリ

又人前ニ見セ掛ケノ爲メノミニ金額ノ貸渡サレタル時ト雖モ右ニ準ス可キナリ何トナレハ此金額ハ有リノ儘ニテ返還ヲ要スルニ因リ借主ノ負債ノ目的ハ確定物ニ在レハナリ

此ニ由テ之ヲ觀レハ貸主ヨリ得可キ物ト相殺シテ借受ケタル物ヲ保持ス可カラズト格別ニ借主ニ禁スルハ無益ノ事タルヤ論ヲ俟タス何トナレハ普通規則ニ此禁アレハナリ(契約ノ普通規則ナリ)第二帙千四百四十五號第二項及自千四百四十六號至千四百四十九號迄(參觀)

此禁制ノ無用ニ非サルヲ證センカ爲メ論ヲ立ル者アリ曰ク法律ハ

借主ノ義務及ヒ貸主ノ權利

相殺ヲ禁スルニ非ス借主ニ質入ノ名目ニテ物ヲ保持ス可キヲ禁スルナリト併シ今假リニ此論ヲシテ其當ヲ得ル者トナスモ到底第八百八十五條ハ無益ニ陷ヒルヲ免カレス蓋シ法律ニテ特別ノ保證ヲ與フルヲ欲セサレハ唯之ヲ許與セサルヲ以テ充分ナリトスレハナリ

〔九百五十七號〕 夫レ借主ハ貸主ヨリ己レニ得可キ貸借外ノ義務ノ辨濟ヲ保センカ爲メ己レノ借受ケタル物ヲ保持スルヲ得サルヤ既ニ斯ノ如ク照々トシテ見ル可シ然レモ貸借ノ媒介ニテ生シタル貸主ノ義務即チ借主カ物ノ保存ニ附キ散シタル費用ヲ借主ニ拂フ可キ義務ニ至テハ借主其辨濟ヲ保證センカ爲メ押留權ヲ行フヲ得可キ乎或人ハ之ヲ得ルト言ヒ他ノ論者ハ之ヲ得スト言フ(九百四十三號參觀)

之ヲ得スト言フ論ヲ可トスレハ則チ第千八百八十五條ニ其旨趣有リト謂フ可シ夫レ羅馬法律ニ於テハ借主物ノ保存ニ附キ散シタル費用ヲ己レノ手中ニ收メサル迄ハ此物ヲ留置シ得ルノ規則有リ是レ此第千八百八十五條ヲ設ケタルハ彼羅馬ノ規則ヲ廢センカ爲メナル可シ

〔九百五十八號〕 今復タ一問題ノ發出スル有リ曰ク借主ニ過失有リテ借受ノ物滅却シ而シテ遂ニ裁判ノ言渡ニテ還却ノ義務ヲ償金ニ更改シタル時ト雖モ相殺ヲ爲スヲ得可カラサル乎
之ヲ得ルト言フ者乃チ曰ク其相殺ヲ爲スニ一モ其差支タル者無シ何トナレハ第千二百九十一條及ヒ第千二百九十三條ニ二箇ノ義務ハ其原因ノ如何ニ關セス其目的トスル所混和シ得ル物ニシテ既ニ其渡シ期限ノ至リシ時ハ其相殺ヲ爲スヲ得可シト在レハナリト

之ヲ得スト言フ者曰ク第千二百九十二條ニ明言スルカ如ク義務ノ原因使用物ノ貸借ナレハ則チ相殺ヲ爲スノ妨碍トナル可シ法律ノ希望スル所偏ヘニ借主ノ其義務ヲ盡スニ在レハ如何ナル名義ヲテ相殺ノ事ヲ申立ツルト雖モ其負フ所ハ恩惠契約ヨリ生セシ義務タルニ因リ借主決シテ之ヲ免カル、能ハスト而シテ又之ニ加フルニ左ノ言ヲ以テス曰ク若シ借主ニ相殺ヲ爲スヲ許セハ借主ハ貸借ニ關セサル貸主ノ義務ノ辨濟ヲ保證センカ爲メ押留權ヲ行フ可キ方法ヲ得ルニ至ラント足下余ニ對シ五百「フラン」ヲ返還ス可キ義務有リ余ハ足下ヨリ借受ケタル馬ヲ返還スルノ義務有リ此場合ニ於テハ余足下ニ對シ相殺ヲ爲ス能ハス何トナレハ余ハ確定物タル馬ノ借主ナレハナリ然レハ此馬ヲ良意ノ他人ニ賣却スレハ則チ余ハ容易ニ法禁ヲ避クルヲ得何トナレハ此賣却ニ因テ余ハ償金ヲ拂フ

可キ義務アレハ之ヲ以テ足下ヨリ得可キ義務ト相殺ヲ爲スヲ得レハナリト

此論ハ正理ニ適フ者ナリ若シ人之ニ從テ第千八百八十五條ヲ見ル時ハ又該條チ一ノ有益ナル意ニ解スルヲ得ン而シテ其之ヲ有益ナル意ニ解シ得ルトハ則チ該條ノ意ヲ左ノ如ク解スルニ在リ曰ク借主物ヲ失ヒ之ヲ償フ可キ裁判言渡ヲ受ケタル時ト雖モ貸主ヨリ己レニ得可キ物ト相殺シ償金ヲ出スノ義務ヲ免カル、ヲ得スト然レハ此ノ如ク解スル時ハ法文ニ反セリ何トナレハ法文ニテ相殺ヲ受ケシム可カラスト定メシ義務ハ借受ノ物ニシテ確定物ヲ返還ス可キ義務ナレハナリ

第千八百八十九號) 第五 數人連帶シテ一箇ノ物ヲ借受ケタル時ハ其數人貸主ニ對シ連帶シテ義務ヲ負フ可シ

借主ノ義務及ヒ貸主ノ權利

此ニ謂フ所ハ真正ノ連帶ナリトス故ニ右數人中ノ各人ハ義務ノ全部ヲ行フ可キノ訴ヲ受ク可キノミナラス債主ノ訴ヲ受ケタルコトニ附テモ亦同義務ノ名代人タルヲ要ス故ニ貸主ヨリ借主中ノ一人ニ對シ訴ヲ起セハ是ニ由テ他ノ借主ニ對シ時効ノ經過ヲ妨害スルヲ得可シ

○第三款 貸主ニ屬スル訴權及ヒ其時効

〔九百六十號〕 貸主ノ有スル訴權ニ二種アリ其一ハ貸借ノ訴權（コンモダチー）ト名ツクル人權上ノ訴權ニシテ貸借上借主ノ取結ヒタル返還ノ義務ニ由テ生スル者ナリ其一ハ取戻ノ訴權（アクション、アン、ルリンシカシヨ）ニシテ貸主ノ有スル所有權ニ由テ生スル者ナリ
人權上ノ訴權ハ返還ノ請求ヲ爲スヲ得ル時ヨリ以後三十年間ヲ以テ其時効ノ期限トス（第二千二百六十二條及第二千二百五十七條第

二項參觀）

取戻ノ訴權ニハ時効ナシトス何トナレハ借主ハ貸主ヨリ物ヲ借受ケ而シテ其代理ニテ之ヲ所持セルニ附キ年數ノ幾ハシナルヤニ關セズ時効ヲ以テ其所有權ヲ得ルヲ得サレハナリ（第二千二百三十六條）

是ヲ以テ貸主ハ三十年、四十年ノ後ニ至テモ借主ニ對シ取戻ヲ請求スルヲ得可シ若シ借主ノ死去シタル時ハ其相續人ニ對シテ之ヲ請求スルヲ得可シ何トナレハ所有ニ非サル名義ハ所有ニ非サル名義ニテ人ノ物ヲ所持セル者ノ死去アリテモ消滅セサル者ナリ而シテ相續人ハ死去シタル先人ノ代理トシテ之ヲ所持スレハナリ（第二千二百三十七條）

然レモ借主又ハ其相續人物件ノ所有者ナリト申立ル者ヨリ之ヲ買

取リシカ又ハ借主ノ所有權ヲ嘗テ承認シタル事ナケレハ所有者ニ非サルノ名義ハ消滅スルニ至ラン(第二千二百三十八條)

故ニ此二事ヲ執行スレハ則チ取戻ノ訴權ニ時効ヲ生ス可シ
動産ヲ借受ケタル者若シ良意ノ他人ニ之ヲ賣渡シタル時ハ此人所有者ノ取戻ヲ恐ル、ニ及ハス何トナレハ此人ハ動産ニ附テハ現ニ之ヲ占有スルヲ以テ其所有權ノ證書ヲ有スルニ等シ(第二千二百七十九條)ト云ヘル規則ニテ保護セラレハナリ(第二千二百七十九條)

○第二章 耗盡物ノ貸借

○第一款 耗盡物ノ貸借ノ本質及ヒ此貸借ヨリ生スル諸般ノ義務

第九百六十一號
第九十三條

ト名ツクル金額ヲ得テ之ニ一箇若クハ數箇ノ物ヲ付與シ借主之ヲ

受取テ耗盡スルモ耗盡セサルモ總テ隨意ニ之ヲ取扱ヒ約束ノ期限後約束ノ場所ニ其付與セラレタル物ト同質同量ノ物又ハ貸借物ノ貨幣ナル時ハ之ニ等シキ金額ヲ返還スル貸借ノ契約ヲ謂フ

(付與ス云々)ト有リ余ハ使用物ノ貸借ニ於ケル如ク引渡スト謂フヲ欲セス何トナレハ此處ニテハ借主ニ物ヲ耗盡スルモ耗盡セサルモ此物ヲ隨意ニ取扱ハシム可シ故ニ貸借ノ既ニ成ル時ハ之ニ其所有權ヲ移轉セサル可カラス蓋シ其所有權ナケレハ借主己レノ借受ケタル物ヲ隨意ニ取扱フヲ得サレハナリ

然レモ耗盡物ノ貸借ノ成ルニハ貸主ニ於テ其約シタル物ヲ借主ニ引渡ス事ヲ要スル乎此貸借ハ使用物ノ貸借ノ如ク實物契約ナル乎耗盡物ノ貸借ヲ名義トナシ以テ物ヲ貸渡ス可キ約束ノ義務ヲ生スルハ必然ナリト雖モ耗盡物ノ貸借ハ約束ノ物件ヲ引渡サスンハ成

耗盡物ノ貸借 耗盡物ノ貸借ノ本質此貸借ヨリ生スル諸般ノ義務

立セサル者ナル乎

我輩ハ區別ヲ立テスンハ此問題ヲ解スル能ハスト思惟ス若シ耗盡物ノ貸借ノ名義ニテ貸渡ス可シト約シタル物一箇毎ニ確定ス可キ物品ニ非スシテ例之ハ明日足下ニ一千「フラン」ヲ貸渡ス可シト言ヒシカ如キ時ハ此約束ノ効有ルヤ更ニ疑フ可キニ非ス故ニ若シ余ニ於テ此約束ヲ實行セサレハ必ス償金ヲ拂ハサルヲ得ス然レモ此約束ハ無名契約タルニ過キサルナリ汝ハ右金額ノ引渡ヲ受ケ始テ其所有者トナルナリ然リ而シテ其所有者トナリシ時ヨリ以後ニアラスンハ余ニ同一ノ金額ヲ返還ス可キ義務ヲ負フニ至ラサル可シ故ニ耗盡物ノ貸借ハ實物契約ナルヤ明カナリ

然レモ貸渡ス可キ物確定物ニシテ例之ハ余ノ穴藏ニ在ル樽酒二箇ヲ汝ニ貸渡ス可キヲ約シタルカ如キ時ハ耗盡物ノ貸借ハ同意契約

コントライコンセンシユール

(譯者曰ク同意契約トハ唯々雙方ノ承諾ノミニテ生スル契約ナリ)ナリトス

夫レ耗盡物ノ貸借ハ貸渡ノ物ニ均シキ他ノ物ヲ返還スル義務ヲ借主ニ負ハシメ而シテ之ニ其所有權ヲ移轉スルヲニテ成立スル者ナリ然リ而シテ我法律ニ於テ確定物ノ所有權ハ其引渡ナクトモ唯々雙方ノ承諾ニテ移轉スルヲ法トス(第七百一一條及第千百三十八條)是ヲ以テ右二箇ノ樽酒ハ未ダ引渡サレサルモ約束ノ成リシ時直ニ借主ノ所有トナル可シ

故ニ借主ハ自カラ之ヲ引取ルモ又他ニ讓渡スモ總テ己レノ意ニ隨ヒ以テ之ヲ取扱フヲ得可シ且ツ此時ヨリシテ此樽酒ノ破滅ハ借主ノ責トナル可シ故ニ假令ヒ其滅却引渡前ニ在ルト雖モ借主ハ之ニ均シキ樽酒二箇ヲ返還セサル可カラス

耗盡物ノ貸借ノ本質此貸借ヨリ生スル諸般ノ義務

第一千八百九十二條ノ法文ニ據レハ耗盡物ノ貸借ハ貸渡ノ物ヲ引渡
サスニハ成立セサル可シ是レ余ノ熟知スル所ナリ然レヒ此條則チ
以テ民法中ニ在ル他ノ條ニ參照セス唯其文面ノミニ據テ之ヲ解ス
ルヲ要ストセハ則チ余ハ將ニ肯シテ言ハン余ノ解説ハ採取ス可キ
者ニ非スト然レヒ世人皆ナ知ラン法律ヲ解スルニハ其條目ニ就テ
之ヲ相互ニ參照セサル可カラサルヲ(第一千六百六十一條)

〔九百六十二號〕「償ヲ得ス又ハ(利息ト名ツクル)金額ヲ得テ云々」トアリ
使用物ノ貸借ニハ必ス報酬ナキヲ要ス若シ金額ヲ拂フノ約アレハ
則チ此貸借ハ貸貸トナルナリ耗盡物ノ貸借モ其本質ニ於テハ亦報
酬ナキヲ要スルナリ若シ金額ヲ拂フノ約有リト雖モ是ニ由テ其性
質ノ變スルヲ莫カル可シ唯之ヲ稱シテ利息ナレバ、タ、エ、ン、テ、レ附ノ貸借ト謂フ可シ
要償名義ノ貸借ハ人其本質如何ヲ解スルニ苦シムナリ或人曰ク貸
借ハ恩惠契約ナリ然ルニ若シ要償名義ノ貸借アラハ是レ射利ノ所
爲ニ外ナラス

抑要償ノ名義ニテ物ヲ貸渡ストハ其實之ヲ貸貸スルナリ貸貸ニ於
テノ借受人ハ己レニ引渡サレシ物ヲ其儘返還ス可キ義務アリト雖
モ耗盡物ノ貸借ニ於テハ引渡サレシ物ヲ其儘返還スルヲ要セスシ
テ之ニ均シキ他ノ物ヲ返還スルヲ要スルナリ此ノ如キ理由アルニ
因リ貸貸ト貸借ノ區別ヲ明指センニハ此契約ヲ准貸貸ト名ツクル
ヲ宜シトス是レ例之ハ入額所得權ヲ有スル者カ己レノ受取リシ物
ヲ其儘返還セスシテ之ニ均シキ他ノ物ヲ返還ス可キ義務ヲ負フテ
得タル入額所得權ヲ准入額所得權ト稱スルカ如シ
蓋シ我民法ニ於テ耗盡物ノ貸借ト稱呼セシ所以ノ者ハ他ナシ即チ
耗盡物ノ貸借ハ要償タルノ時ト雖モ要償名義ノ借主ヨリ價金ヲ拂

耗盡物ノ貸借ノ本質此貸借ヨリ生スル諸般ノ義務