

トキト雖ドモ買主カ收奪ヲ受ケタルトキハ代價ヲ返還スルノ義務ハ  
 尙ホ存スルモノナリ何者此ノ場合ニハ賣主ハ元ト自カラ移轉セシ  
 トヲ約シタル所有權ノ價トシテ其ノ代價ヲ受取リタリト雖ドモ買主  
 ヲシテ其ノ所有權ヲ有セシムル能ハサレハ買主ハ原因ナク不當ニ其  
 ノ代價ヲ仕拂ヒタル者ナリ故ニ賣主ヲシテ之レヲ握有セシムルトキ  
 ハ賣主ハ非理ノ利益ヲ得ルニ至ル可ケレハナリ然レ損害ノ賠償ニ至  
 テハ賣主之ヲ負擔スルニ及サルナリ何トナレハ買主ハ賣主ニ擔保ヲ  
 負ハシメサル旨ヲ約シタレハ從テ其代價ヲ低廉ニシテ之レヲ買取リ  
 タレハナリ且ツ此ノ損害ハ敢テ賣主ノ責メニ歸ス可キモノニ非ス何  
 トナレハ擔保ノ負擔ナキ旨ヲ約シタルキハ買主ハ賣買ノ際ニ收奪ア  
 ルコヲ豫知スヘキモノナリ之レヲ豫期シテ擔保ノ權利ヲ拋棄シタリ  
 トセハ寧ク損害ヲ要償スルコヲ得ンヤ加之ナラス第千五百九十九條  
 ニ因レハ他人ノ物件ノ賣買ナルコヲ知リタルキハ損害要償權ヲ買主

ニ生セサル者ナリ斯ク賣買物件ノ他人ニ屬セルコヲ知ルノミニテモ  
 尙且ツ要償權ヲ生セス然ラハ所有權果シテ賣主ニ屬スルヤ否ヤ確定ナ  
 ラス之レカ爲メ擔保ノ義務ヲ負ハサル旨ヲ約シタルキニ損害要償ヲ  
 ナスヲ得サルハ固ヨリ一點ノ疑ヲ容レサル所ナリ故ニ之ヲ約言スレ  
 ハ擔保ノ義務ヲ負ハサル旨ヲ約シタルキハ賣主ニ於テ損害要償ノ責  
 ヲ免ルト雖レ代價返還ノ義務ハ消滅セサルナリ  
 然レモ又タ擔保ノ義務ハ全ク消滅スル場合ナキニ非ス即チ賣主ハ損  
 害賠償ノ義務ナキノミナラス代價返還ノ義務ヲモ負ハサルコアリ是  
 レ蓋シ任運ノ賣買ノキニ生スルモノトス  
 賣買任運ナルキハ賣買ノ代價ハ物件ヲ代表スルニアラスシテ其運ヲ  
 代表ス之ヲ換言スレハ買主ハ物件ヲ買フニアラスシテ運ヲ買フモノ  
 ナリ故ニ買主ハ收奪ニ遇フモ買主ハ原因ナクシテ代價ヲ拂フタル者  
 ト云フ可ラス買主ハ損益未定ノ運ヲ買ヒ其運カ買主ニ幸ナラサリシ



如何ナル場合ニ於テ賣買ハ任運ニシテ擔保ノ義務ハ全ク消滅スルカ第千六百廿九條ニ因レハ擔保義務ヲ負ハサル旨ヲ約シタル場合ニ於テ賣買ノ際收奪ノ危険アルコトヲ買主カ知りタルモ又擔保ヲ約セサル場合ニ於テ買主カ自己ノ損失ヲ冒シ買入タルモ二個ノ場合アルナリ本條ニ因レハ賣買ヲシテ任運ナラシメ買主ヲ凡テノ擔保ヲ免セシムルニハ右ニ舉ケタル二個ノ場合ニ於テ必ス擔保義務ヲ負ハサル明約ヲ要スルカ如シ然レモ一般學者ノ說ニ從ヘハ右二個ノ場合ニハ區別ヲ設ケ一ハ明約ヲ要シ一ハ明約ヲ要セサル者トセリ

第一 買主カ自己ノ損失ヲ冒シテ買入レタルモ即チ契約書ニ單ニ損失ハ總テ買主ノ負擔タルヘキ旨ヲ記載シタルモ此場合ニハ學者間ノ定論ニ由レハ縱令擔保義務ヲ負ハサル旨ヲ約セスト雖モ賣主ニハ代價返還ノ義務ナク之ヲ保有スルコトヲ得ルナリ抑モ任運ノ賣買ハ物件

ヲ賣買スルコトアラヌシテ運ヲ賣買スル者ナリ而シテ此ノ運ノ賣買ヲナスト否トハ一ニ双方ノ意志ニテ決スル者ナリ故ニ損失ハ總テ買主ノ負擔タルヘシト記載シタルモ買主ハ單ニ運ヲ買取リタリト云フ双方ノ意志ヲ明ニスルニ最モ強力アル約語ト云ハサル可ラス今此ノ約束ニ擔保ノ義務ヲ負ハサル旨ヲ附記スルモ少シモ右ノ約束ニ力ヲ副フル者ニアラス且ツ任運ノ賣買ヲナスハ双方ノ意志ニ存スルモノナレハ縱令ヒ第千六百二十九條ハ右ノ二條件ヲ併セ要ストスルモ契約者双方ハ任運ノ賣買ヲナスニ必ス此ノ條文ニ從フコトヲ要セス何トナレハ此條ハ社會ノ公益秩序ノ爲メニ設ケタル若ニアラサレハ一人ノ意志ヲ以テ之ニ從ハサルコト自由ナレハナリ故ニ第千六百二十九條ノ要スル二個ノ條件ヲ併セ約セストモ裁判官ニ於テ双方ハ任運賣買ヲナシタル者ト認ムルモ買主ヲノ代價返還ノ義務ヲ免レシムルヲ得ヘシ而シテ双方ノ意志任運ノ賣買ヲナセシト認ムヘキ有力ナ



ル場合ハ此第一ノ場合ヲ除キテ他ニアラサルヘキナリ是レ此第一ノ場合ニ於テ擔保ノ義務ヲ負ハサル旨ヲ約スルヲ併セ要セサル所以ナリ

第二 買主カ賣賣ノ際ニ收奪ノ危険アルヲ知リシ場合此場合ニ於テ賣主カ代價返還ノ義務ヲ免レントスルニハ必ス他ノ一ノ條件ヲ備ヘサル可ラス即チ併セテ擔保義務ヲ負ハサル旨ヲ約スルヲ是ナリ第一千六百廿九條ニ因レハ賣主カ代價返還ノ義務ヲ免ル、ニハ前ノ第一ノ場合ト此第二ノ場合トニ區別ナク必ス擔保義務ナクメ賣買スル明約ヲ要スルカ如シ然ルニ第一ノ場合ニ此條件ヲ要セス第二ノ場合ニ之ヲ要スル理由ハ既ニ説ケルカ如ク第一ノ場合ニ於テハ買主ハ損益未定ノ運ヲ買フタル者ト認定スルヲ得唯タ危険アルヲノミヲ知リタル第二ノ場合ニハ此認定ヲナスヲ得サル者ナレハナリ抑モ第二ノ場合ニ買主ハ此危険アルヲ知レヒ若シ危険アルキハ賣主代價返

還ノ義務アルヲ特ニ止タ竊カニ其危険ノ來ラザラフヲ望ミ居ルニ過キス加之ナラス買主ハ收奪ニ遇フアルモ尙ホ賣主ニ代價返還ノ義務アリテ其自ラ失ハントスル者ハ唯タ損害賠償權ノミナルヲ知ル者ナレハ單純ナル任運ノ賣買ニ於ケル如ク極メテ低廉ナル代價ヲ以テ賣買ヲ結了スル者ニアラサルナリ故ニ賣主ハ決シテ代價ノ擔保人ニアラスト云フヲ得ス

然レモ危険アルヲ知リ又タ擔保ナキ賣買ヲナス明約アルキハ此ノ賣買ハ任運ノ者ト云ハサル可ラス何者此ノ場合ニ於テ買主ハ收奪ノ危険アリ又タ收奪ノ場合ニモ賣主ニハ擔保ノ義務ナキヲ知ル者ナレハ唯タ其望ム處ハ收奪ノ不幸ナル運ニ際會セサルノ一事ニアルノミナレハナリ

之ニ反シテ收奪ノ危険アルヲノミヲ知リテ買取リタル買主ハ代價ノ返還ヲ受クルト雖モ損害ノ要償ヲナスヲ得サルナリ(第一千五百九十九條參照)

賣買ノ効果



何者代價ハ先キニモ屢々論シタル如ク不當辨濟ノ名義ヲ以テ請求スルヲ得ルト雖モ其他ニ被リタル損害ハ賣買ノ當初既ニ買主カ自カラ期シ居リタル者ナレハ之ヲ賣主ニ請求スルヲ得サルナリ收奪ノ危険アル者ヲ買ハシメタルハ賣主ニアラス又タ賣主ハ此ノ損害ヲ起シタルニアラス買主自カラ招キタル者ト云テ可ナリ此收奪ニヨリ生スル損害ヲ憂ヒナハ初ヨリ此ノ危険アルモノヲ買ハサルニ如カサルナリ既ニ之ヲ買フ以上ハ其損害ノ責ニ任スル者ハ買主自身ノ外他ニアラサルナリ

買主カ收奪ノ危険アルヲ知ルハ賣主ノ告知ニ因ルト又タ自カラ探知シタルトヲ問ハサルナリ何者一タヒ之ヲ知リタル以上ハ第一千五百九十九條ノ精神ニ因テ損害賠償ノ權ヲ放棄シタル者ト認定スルニ於テ敢テ不可ナケレハナリ

買主其過失ニ由ツテ收奪ヲ招キタル場合ニハ賣主擔保ノ義務ハ全

ク消滅スルモノナリ例ヘハ買主カ眞ノ所有者ヨリ訴ヘラレタルキ買主ヲ呼出ストナクシテ終審ノ言渡又ハ控訴ノ受理ス可ラサル言渡ニ因テ敗訴シ而シテ賣主カ眞ノ所有者ノ請求ヲ却下セシムルニ充分ナル廉アリシトヲ証明スルキハ賣主ハ擔保ノ義務ヲ免ル、ナリ(第一千六百四十條參省)故ニ此場合ニハ賣主ハ物件ノ代價ヲモ返還スルニ及ハサルナリ何者買主カ代價物件共ニ失フタル原因ハ全ク其過失ニ因レル者ナレハ其過失ヨリ生シタル効果ヲ賣主ニ負擔セシメントスルハ尤モ條理ニ反スル者ナレハナリ

### 第三節 賣買物件不良ノ擔保

#### 第一總論

賣主ハ買主ニ對シテ物件ヲ安全ニ且ツ有益ニ保有セシムルノ義務ヲ負フ者ナレハ其物件ニ付テ買主ノ目ニ觸レサル瑕瑾アリテ買主ハ之カ爲メニ固有ノ用法ニ供スルヲ得サルカ又ハ著シク其用ヲ減スルカ



ハ買主ハ此ノ不良ニ付キテ擔保ノ義務ヲ負ハサル可ラス  
然レモ賣主ヲノ物件不良ノ擔保ヲ負ハシムルニハ其瑕瑾ハ必ス左ノ  
性質ヲ具ヘサル可ラス

一 不外顯ニシテ買主ノ目ニ觸レサルコト

第一千六百四十二條ニ曰ク買主ハ外顯ノ瑕瑾ニシテ買主自カラ覺知ス  
ルヲ得タルモノヲ負擔セスト是ニ依テ之ヲ見レハ買主ハ實際目撃セ  
サルモ此瑕瑾存在セシ以上ハ賣主ニ擔保ノ義務ナキナリ何トナレハ  
本條ニハ汎博ナル文字ヲ用キテ瑕瑾ノ存スルキト云ヒ買主カ覺知シ  
タルト否トノ區別ヲ爲サ、レハナリ立法者カ此ノ條文ヲ設ケタル理  
由如何ト云フニ抑モ買主ハ賣買ノ際ニ一應物件ノ良否ヲ點檢スル者  
ナレハ人目ニ觸ル、程ノ瑕瑾存在セルキハ買主必ス之ヲ認知セサル  
可ラス斯ク買主ハ瑕瑾アルヲ知リナカラ之ヲ買入レタル者ト認定セ  
ラル、以上ハ後ニ至テ此ノ瑕瑾アルヲ引証シ買主ニ對シ其義務ヲ

欠キタリト責ムルヲ得サルナリ何者賣主ハ此瑕瑾アル儘ニテ之ヲ  
賣リ買主モ亦タ其儘ニテ之ヲ買ハント此點ニ於テ双方合意アリタル  
モノナレハ賣主ハ敢テ其義務ヲ欠キタル者ニアラサレハナリ且ツ擔  
保ハ其原ヲ義務ノ不執行ニ汲ムモノナレハ賣主カ其義務ヲ欠カサル  
以上ハ擔保ノ義務生スルノ理ナシ然ラハ買主カ實際物件ヲ點檢セサ  
リシキハ如何此場合ニ於テハ之ヲ檢セサリシハ其怠リト云ハサル可  
ラス一身上ノ怠リヨリ生スル結果ハ自カラ之ヲ負擔スヘシ決シテ其  
責ヲ他人ニ歸スルヲ得サルナリ  
然レモ實際之ヲ檢スルヲ得サリシ地位ニアリタルキ例ヘハ遠路ヲ隔  
テ、取引ヲ約スルキノ如キハ決シテ同一ノ論理ヲ適用スルヲ得サ  
ル者ナリ

二 瑕瑾ハ物件ヲノ固有ノ用法ニ適セシメサルカ又ハ買主カ之ヲ  
知リシナラハ其物件ヲ買入レサリシカ又ハ一層低廉ナル代價



ヲ以テスルニアラサレハ買入レサリシナルヘシト思料スル程  
ハモノナラサル可ラス

此ノ點ニ於テハ佛法典ハ甚々漠然タル者ナリ何トナレハ明カニ瑕疵  
ノ程度ヲ定ムル標準ナケレハナリ故ニ一箇ノ瑕疵物件ニ存ストセン  
カ此瑕疵ハ賣主ノ擔保ヲ生スル程ノモノナルヤ否ヲ定ムルニ於テ甚  
々困難ヲ生スヘシ此ノ如キ疑問ニ際シ之ヲ決定スルハ一ニ裁判官ノ  
斷定ニ委スルノ外他ニ方策ナキナリ

或ル學者ハ一箇ノ原則ヲ設ケテ曰ク物件上ハ瑕疵單ニ買主ハ歡娛ヲ  
欠クノミナルキハ擔保ヲ生セサル者トスヘシト然レモ是レ決シテ原  
則トナス可ラス何トナレハ買主カ物件ヲ買入レタルハ重モニ其歡娛  
ヲ充タス爲メニシタル者ナルヤ否ヤ知ル可カラス故ニ此ノ瑕疵アル  
ヲ覺知セシナラハ買主ハ之ヲ買入レサリシカ又ハ一層低キ價ヲ以テ  
スルニアラサレハ買取ヲサリシナラント思料シ得ルノ場合ナキニア

ラサレハナリ是ヲ以テ原則ヲ設ケ豫メ其瑕疵ヲ斷定シ置ントスルハ  
實ニ容易ナラサレハ寧ロ之ヲ事實裁判官ノ斷定ニ歸スルニ如カサル  
ナリ

三 瑕疵ハ賣買ノキニ存セシヲ要ス

賣買ハ其完結スルヤ否ヤ直ニ所有權ヲ移轉スルヲ以テ賣買後ニ係ル  
損失ハ皆ナ買主ノ負擔セサル可ラサル所ナリ抑モ擔保ハ其基本ヲ義  
務ノ不執行ニ取ルモノナリ故ニ今マ賣主カ瑕疵ナキ物件ヲ賣却シタ  
ル後ニ至テ此ノ物件ニ瑕疵ノ生スルヲアリトセンカ賣主ハ決シテ其  
義務ヲ欠キタル者ニ非サル可シ何トナレハ買主ハ賣買ノ際ニ瑕疵ナ  
キ物件ヲ賣リ其義務ヲ盡了シタル者ナレハ其後ニ至テハ賣買者双方  
間ノ關係ハ全ク絶ヘタレハナリ從テ義務ノ不執行ニ基因スル擔保ノ  
義務ヲ生スル理由ハ更ニアルナシ

此擔保義務ハ總テノ賣買ニ存スルモノニ非ス一ノ取り除ケノ場合ア

賣買ノ効果



リ即チ第千六百四十九條ニ規定スル裁判所ノ職權ニ因テ爲サシメタル賣買ノキハ賣主不良擔保ノ義務ナシ何トナレハ此公賣ハ經驗アル衆人ノ面前ニ於テ公然執行スル者ナルノミナラス此等ノ人ハ能ク物件ノ良否善惡ヲ熟視シタル後競フテ價ヲ定メタル上ニテ其中ノ一人之ヲ買取ル者ナレハ此等買主カ物件ニ存スル瑕疵ヲ知ラサル如キハ實ニ稀有ノコトナレハナリ且ツ此公賣ノ場合ニ於テハ其代金ハ衆債主ノ間ニ分配スル者ナレハ若シ賣買ヲ解除スルコトヲ許シテ既ニ分配セシ金員ヲ復ヒ衆債主ヨリ返還セシムルカ如キ極メテ繁雜ヲ生出スル者ナレハナリ蓋シ此二箇ノ理由ハ立法者カ此ノ例外規則ヲ設ケタル所以ノ重要ナル者ナルヘシ

第二 物件不良擔保ノ効果

第千六百四十四條ニ依レハ物件ノ瑕疵擔保ノ義務ヲ生スルニ足ルキハ買主ハ物件ヲ返還シテ代價ヲ請求スルカ若クハ物件ヲ保有シテ代

價ノ一部ヲ返還セシムルカ二者其一ヲ選擇スルノ權アリ

第一 物件ヲ返還シテ代價ヲ請求スルキ即チ賣買ノ解除ヲ要求スルキハ賣買者双方ハ凡テ賣買ナキ以前ト同一ノ地位ニ復スル者トス故ニ賣主ハ代金ヲ返還ヲ爲シ又買主ヨリハ物件ヲ返還セサル可ラス然レモ其物件若シ瑕疵ノ爲メニ毀損シタルキハ其存在セル部分ノミヲ還給シテ可ナリ例ヘハ疾病ニ罹レル馬ヲ買取リタルキ此馬病症ノ爲メニ斃レタルキハ其皮ノミヲ還給シテ可ナルヘシ

買主ハ代價ノ返還ヲ請求シ得ルノ外損害要償ノ權ヲ有セリ何トナレハ其義務ヲ欠タル義務者ハ之カ爲メニ生シタル損害ノ責任ヲ負フヘキハ一般ノ原則ニシテ動カス可ラサルモノナレハナリ然レモ立法者ハ場合ニ依テ區別ヲ設ケタリ

賣主善意ナリシ場合即チ不良ノ瑕疵アルヲ知ラスシテ之ヲ賣却シタルキハ代價ノ返還ト賣買ニ因テ生スル費用ヲ償却スルニ止ルナリ此



賣買ニ因テ生スル費用トハ登記税、所有權移轉税、及ヒ物件運送費等ヲ指シタル者ナリ然ルニ之ニ反シ賣主惡意ナリシキ即チ瑕瑾アルヲ知リナカテ之ヲ庇隱シテ賣却シタルキハ代價返還ノ外ニ損害賠償ノ責任ヲ負擔ス此損害賠償ハ凡テ一般ノ損害賠償法ノ原則ニ從フ例ヘハ或ル桶商人不良ノ瑕瑾アルヲ知リツ、酒桶ヲ或ル酒商ニ賣リタリ而シテ酒商ハ此桶ヲ尋常普通ノ者ト信シテ之ニ酒ヲ詰メ込ミシニ酒ハ不良ノ場所ヨリ悉シ漏泄シタリトセン桶商人ハ漏泄シタル酒ニ付テモ尙ホ之カ要償ノ責メニ任セサル可ラス

第二 買主カ賣買ヲ繼續シ物件ヲ保有セント欲スルキハ不良ニ因テ減少シタル代價ノ一部ヲ返還セシムルヲ得ルナリ然レモ此價ヲ定ムルハ實際甚タ困難ナルカ故ニ此ノ場合ニハ評價人ノ定メタル處ニ由テ一部ノ價額ヲ定ムルモノトス

不良ノ瑕瑾アリテ買主カ訴權ヲ行フキハ必ス其地方ノ習慣ニ因テ定

マリタル期限内ニ於テセサル可ラス(千六百四十八條參省)而シテ此期限ハ常ニ甚タ短縮ナル者ナリ又法理上短縮ナラサル可ラサル者トス何トナレハ物件ノ瑕瑾擔保ノ場合ニ於テハ其瑕瑾ハ賣買ノ際ニ成立セシカ將タ賣買後ニ生シタルカヲ定ムルハ實ニ必要ナル一點ナリ而シテ此等ノ點ヲ定ムルハ一ニ事實上ノ議論ニ係ルモノナレハ極メテ短カキ期限内ニ於テ之ヲ檢セサレハ竟ニ其事實ヲ檢定スルニ甚タ難キニ至ルヘケレハナリ

故ニ地方ノ習慣アルキハ此習慣ハ法律ノ力ヲ有シ裁判官ハ之ニ違フヲ得ス然レモ若シ習慣ナキキハ裁判官ノ專權ニ委ヌルヲ得ヘシ

出訴ノ期限ヲ起算スルハ(習慣アレハ之レニ從フト雖若シ之ナクシテ裁判官ニ於テ出訴ノ期限ヲ定ムル場合ニハ)何レノ日ヨリ起算スヘキカ多クノ判決例ニ由レハ瑕瑾發見ノ日ヨリ起算シテ賣買ノ日ヲ本トセサルナリ何トナレハ買主カ未タ瑕瑾アルヲ發見セサル間ハ之ニ



向テ出訴セザリシコトヲ責ムヘキ過失ナケレハナリ尙ホ十年ノ期滿免  
除ノ期限モ契約ニ錯誤ノ瑕瑾アルキハ錯誤發見ノ日ヨリ起算スルト  
其理ヲ異ニセサルナリ

此ノ期限ハ地方ノ習慣ナキハ裁判官ノ專權ヲ以テ斷定スル者ナレ  
ハ實ニ不安心ナル者ト云ハサル可ラス故ニ千八百三十八年ニ至リ殊  
ニ牛馬驢馬羊等ノ不良ニ關スル法律ヲ設ケ其不良擔保ノ訴權ヲ行フ  
期限ヲ定メタリ此法ニ由レハ出訴期限ハ場合ニ依テ九日乃至三十日  
トス然レハ此期限ハ賣買ノ日若シハ瑕瑾發見ノ日ヲ本トセス物件引  
渡ノ日ヲ本トシテ之ヲ起算ス此ノ法律ハ其他一二ノ點ニ於テ異ナル  
處アリ

一 法典ニ於テハ單ニ物件ノ不良ト云フモ如何ナル瑕瑾ヲ指スカ  
甚タ漠然タリ然レハ此ノ新法ノ牛馬等ニ付テハ一々其ノ瑕瑾  
ヲ列舉シタリ此ノ瑕瑾トハ傳染病ノ類ニシテ容易ニ人目ニ觸

レサル者ヲ示セリ

二 法典ニ於テハ瑕瑾アリテ賣主カ擔保ノ義務ヲ負ハサルヲ得サ  
ル場合ニハ買主ハ二ケノ權アリ即チ契約ヲ取消スカ又ハ之ヲ  
保續シテ其代價ノ一部ヲ減セシムルノ權是ナリ然レハ此ノ新  
法ニ由レハ買主ハ契約ヲ取消スコトヲ得ルニ止ルナリ

第三 不良擔保義務ノ消滅スル場合

賣主ハ擔保ナクシテ賣買スルノ約ヲナスヲ得此ノ場合ニハ賣主ニ不  
良擔保ノ義務ナシ然レハ此ノ約ヲナスキト雖モ賣主若シ物件ニ不良  
ノ瑕瑾アルコトヲ知レルキハ其擔保義務ヲ免ル、ヲ得ス何トナレハ瑕  
瑾アルコトヲ隱庇シテ之ヲ賣却シ擔保ノ義務ヲ免ル、コトヲ得ルモノト  
セハ是レ詐偽ヲ以テ不正ノ利得ヲ得セシムル者ニシテ公安ヲ害スル  
ノ甚タシキ者ナリ公安ヲ害スルノ約ハ法律ノ許ササル處ナリ之ニ反  
シテ賣主若シ其瑕瑾ヲ買主ニ明シ擔保ナクシテ賣買スルノ契約ヲナ



セシキハ買主ハ此ノ瑕疵アル物件其用ニ適スレハ益シ適セサレハ損  
 スルヲ知リナカラ買得シタル者ナレハ賣買ハ所謂任運賣買ナリ故ニ  
 買主ハ物件ヲ買フニ非スノ損益未定ノ運ヲ買フ者ナリ故ニ此場合ニ  
 ハ敢テ不正ノ所爲アルモノト云フ可ラス是ヲ以テ賣主モ其擔保義務  
 ヲ免ル、コトヲ得ルナリ

又第一千六百四十七條ニ因レハ瑕疵アル物件カ買主ノ手中ニアリテ偶  
 然ノ變災ニヨリ消滅シタルキハ其損失ハ買主ノ負擔ニ歸ストアレハ  
 從テ賣主ノ擔保ノ義務ハ消滅スルナリ然ルニ賣主ハ此ノ如ク瑕疵アル  
 物件ヲ買却メ其義務ヲ盡サ、ルヲ以テ是レカ責任アルヘキニ偶然  
 ノ變災ニ因テ其義務ヲ免ル、トハ實ニ背理ノ甚シキ者ト云フヘシ何  
 者偶然ノ變災ハ決シテ買主ヲ損シテ不當ノ利得ヲ得セシムル原因ト  
 ナスニ足ラサル者ナレハナリ蓋シ立法者カ此明文ヲ設ケタル所以ハ  
 實際上ノ利益ヲ目的トシタル者ナルヘシ抑モ賣主ハ賣買ノ際ニ存在

セシ瑕疵ニ付テノ擔保アルコトハ既ニ述ヘタルカ如シ故ニ賣主ノ擔  
 保義務ヲ定ムルキハ先ツ瑕疵賣買ノ際ニ存在セシヤ否ヲ定ムルハ  
 至要ノ點ナリ故ニ今物件買主ノ手中ニ在リテ消滅シタルニ買主カ擔  
 保ノ訴權ヲ行フヲ得ハ先ツ斷定スヘキ者ハ瑕疵カ賣買ノ當時ニ存在  
 シヤ否ヤニアルヘシ然ルニ物件ハ既ニ消滅シタリ故ニ之ヲ定ムルコ  
 ト甚タ難ク殆ント不能ト云テ可ナルカ如シ是レ立法者カ實際ノ困難ヲ  
 避クルカ爲メニ實益上ヨリ此正條ヲ設ケタル所以ナルヘシ然レモ斯  
 クノ如ク區別ナク凡テ買主ノ負擔トナセシハ不正ノ甚シキ者ト云ハ  
 サル可ラズ何者訴訟ノ困難ヲ避クルカ爲メニ此正條ヲ設ケタリト雖  
 モ事實上或ハ賣買ノ時既ニ其物件ニ不良ノ所アリシ確証存シテ少シ  
 モ訴訟ノ困難ヲ招ク憂ナキ場合アルキハ甚タ不幸ヲ蒙ムルノ買主ナ  
 キニアラサレハナリ今茲ニ注意スヘキ一事アリ即チ物質上ニ錯誤アリ  
 タルキ(第一千百十條參省)ト物件不良ノ瑕疵アリタルキニ生スル訴權



ニ付テハ大ナル差異アルコト是ナリ  
 物質上ニ錯誤アル場合トハ例ヘハ三春馬ヲ阿刺比亞馬ト稱シテ賣渡シタル如シ此場合ニ如此賣買物件ハ双方カ重要ノ目的トセシ阿刺比亞馬ト云フ性質ヲ欠キタルヲ以テ其錯誤ハ双方ノ合意上ニ存ス故ニ契約ハ無効ナリ之ニ反シ不良ノ瑕疵アル場合トハ時々發シテ人目ニ觸レサル病症ニ罹レル阿刺比亞馬ヲ健全ナル馬ナリトシテ賣渡シタルキノ如シ此場合ニハ双方カ目的トセシ物件最要性質ヲ具備スト雖ヒ一ノ瑕疵アルカ爲メニ十分其用ニ供スル能ハサルニ止ルノミ  
 凡ソ物質上ニ錯誤アルキハ契約取消ノ訴權ヲ行フ期限ハ十年ナレヒ不良ノ瑕疵アルキハ訴權ハ極メテ短期ノ中ニ行ハサル可ラス

第二款 買主ノ義務

第一千六百五十條ニ因レハ買主ノ主タル義務ハ所定ノ時日及場所ニ於テ代價ヲ辨濟スルニアリト此正條ニ於テ立法者カ買主ノ主タル義務

ト云ヘルヲ以テ之ヲ見レハ買主ハ尙他ノ義務ヲ負フ者ナルヲ知ルヘシ此他ノ義務トハ即チ物件ヲ引取ルヘキ義務契約ノ諸入費ヲ拂フヘキ義務及ヒ賣買ノ後チ賣主カ物件ヲ保存スル爲メニ使用シタル諸入費ヲ賣主ニ償却スヘキ義務等ヲ云フ  
 是ヨリ此等ノ義務中尤モ重要ナル物件ヲ引取ルヘキ義務及代價辨償ノ義務ノ細説ニ入ルヘシ

第一節 物件ヲ引取ル義務

買主ハ契約ニ定メタル期限ニ於テ期限ナキキハ地方ノ習慣ニ從テ賣買物件ヲ引取ラサル可ラス若シ地方ノ習慣ナシ又約定ノ期限モナキキハ買主ハ直ニ之ヲ引取ラサル可ラス  
 賣主ハ此買主ノ義務ニ對シテ如何ナル權利ヲ有スルヤ蓋シ其場合ニ由テ變更アルヲ觀ル

- 一 引渡ニ期限ヲ定メサル場合

賣買ノ効果



此場合ニハ買主ハ直チニ物件ヲ引取ラサル可ラサル義務アルヲ以テ之ヲ引取ラサルキハ其義務ヲ欠キタル者ナリ故ニ賣主ハ損害要償ノ權アリ例ヘハ賣買物件ヲ積ミ入レシ倉庫ヲ使用セント欲スルモ買主カ此物件ヲ引取ラサリシヲ以テ賣主ハ之ヲ使用シテ他ノ物品ヲ積ミ入ル、能ハサルコアリトセハ是レ賣主ノ損失ニシテ買主之ヲ償ハサル可ラサル者ナリ然レモ此損害要償權ヲ生スルニハ賣主ハ催促ヲナシテ買主カ引取ラサリシキニ限ルモノトス

又賣主ハ賣買解除ヲ請求スルコトヲ得何者買主カ其義務ヲ盡サ、ルヲ以テ第千八百八十四條ノ契約解除ノ權ヲ行フコトヲ得レハナリ

## 二 引渡ニ期限ヲ定メタルキ

此場合ニ於テ動産ノ買主カ其義務ヲ盡サ、ルキ即チ期限後ニ物件ヲ引取ラサルキハ賣主ヨリ催促スルヲ要セスシテ賣主ノ利益ノ爲メ當然解除スル者ナリ(第千六百五十七條參看)

此條文ハ契約ノ解除ヲ規定スル一般ノ原則ニ反セル者ナリ此場合ニ於テハ單ニ引渡ノ期限ヲ定メタルノミニテ解除條件付キノ明約ナキナリ故ニ此契約ヲ解除スルモノハ第千八百八十四條ノ暗黙ノ解除條件ニ基因スルナリ抑モ此暗黙ノ條件ニ因テ生スル解除ハ當然ニ生スル者ニアラス必ス裁判所ニ訴出テサル可ラス然ルニ第千六百五十七條ニ於テ此解除條件ハ當然ニ行ハル、モノニシテ催促ヲ要セサルモノトス是レ普通契約ト異ナルノ點ナリトス

然ルニ第千六百五十六條ノ不動産賣買ヲ規定スル者ヲ見レハ期限ニ於テ代價ノ辨償ナキキハ當然賣買ヲ解除スヘキ旨ヲ明約セシキト雖モ催促ニ因テ遲滞ニ置カレサル以上ハ買主ハ期限後ニ辨償ヲナスコト得ルナリ是レ又第千六百五十七條カ他ノ條文ト異ナル一點ナリ

立法者ハ何故此ノ如キ特別條ヲ設ケタルカヲ推究スルニ是レ不動産賣買ト日用品及ヒ動産物件ノ賣買トノ間ニ於テハ大ナル差異アルニ

## 賣買ノ効果



ヨルナリ日用品及動產物件ハ商賣社會ニ於テ其價瞬時ニ變動シテ一定セサル者ナレハ常ニ同一ノ利益ヲ以テ融通スルヲ能ハス故ニ一瞬間ノ遲滯ハ大ナル損害ヲ生出スルヲアリ然ルニ不動產ニ至テハ通常此ノ如キ不都合ヲ生スルモノニ非ス又假リニ斯クノ如ク代價ノ變更ナキモノトスルモ第一千六百五十七條ハ商賣ノ性質ヨリシテ其精神ヲ説クヲ得ヘシ商賣社會ニ於テハ賣買常ニ絶ユルヲナシ故ニ其物件ヲ賣却シタル商人ハ直ニ他ノ商品ヲ以テ之ヲ補ハサル可ラス然ルニ買主カ期限ニ至テ其物件ヲ引取ラサルキハ商人ハ他ノ商品ヲ買入レテ之ヲ補フヲ能ハス若シ之ヲ買入ル、モ積ミ入ルヘキ場所ヲ塞ケルヲ以テ商業上ノ取引ヲ妨害スルヲ實ニ少シトセサルナリ今普通ノ原則ニ從ヘハ買主ハ裁判所ニ出訴スルカ又ハ催促ヲナサ、ル可ラスト雖ヒ斯ノ如クスルキハ動產物件移轉ノ迅速ヲ妨クルニ至ルヘシ故ニ斯ノ如キ場合ノ生シタルキ賣主ニ於テ若シ利益アリトスレハ直ニ

之ヲ解除スルハ敢テ條理ナキヲニアラス然レモ賣主ニ於テ之ヲ解除シテ利益ナキキハ之ヲ保續スルヲ得故ニ若シ利益アリト信スルキハ何ノ儀式ヲモ要セス、當然之ヲ解除スルヲ得ルナリ何トナレハ條文ニハ賣主ノ利益ノ爲メニ解除スル者トアレハナリ

第二節 代價辨濟ノ義務

買主ハ契約ニ因テ定メタル時日及ヒ場所ニ於テ代價ヲ辨濟セサル可ラス若シ別段ノ約束ナキキハ引渡ノアルヘキ場所及時ニ於テ之ヲ辨濟セサル可ラス(第一千六百五十條及第一千六百五十一條參看)是ニ因テ之ヲ觀レハ賣買ノ代價辨濟ハ普通ノ原則ト異ナルノ點アルヲ知ルナリ

第一千二百四十七條ニ因レハ反對ノ約束ナキキハ金錢負債ノ辨濟ハ義務者ノ住所ニ於テ之ヲ爲ストアリ元來代價ハ金錢ナルカ故ニ之レカ辨濟ハ其義務者即チ買主ノ住所ニ於テナサ、ル可ラサルカ如シ然ル

賣買ノ効果



ニ第千六百五十一條ニ因レハ別段ノ約束ナキモハ物件引渡ノ場所及  
 時ニ於テ爲サ、ル可ラサルナリ然ラハ契約ニ因テ買主ニ代價辨濟ノ  
 期限ヲ與ヘタルモハ如何買主ハ尙ホ引渡ノ場所ニ於テ辨濟セサル可  
 ラサルカ第千六百五十一條ハ第千二百四十七條ノ規則ニ例外ヲ置キ  
 タルモノナリ抑モ例外ノ場合ハ極メテ嚴格ニ之レカ解釋ヲ施サ、ル  
 可ラサル者ナレハ既ニ一度ヒ此例外ノ場合ヲ超出シタルモハ凡テ一  
 般ノ原則ヲ適用セサル可ラサルモノナリ且第千六百五十一條ハ買主  
 カ引渡アルモニ拂ハサル可ラサル場合ニ於ケル例外則ヲ規定シタル  
 者ナレハ若シ買主カ此引渡ノ時ニ拂フニ及ハサル場合ニハ第千六百  
 五十一條ノ條文ハ適用ヲ失スル者トナルヘシ故ニ辨濟ノ期限ヲ設ケ  
 タル場合ニハ第千六百五十一條ヲ適用スルヲ得スシテ總テ一般ノ原  
 則ニ從ハサル可ラス又第千六百五十一條ノ精神ヨリ論スルモ亦斯ク  
 推斷セサル可ラス本條ニ於テ買主ハ引渡ノ場所ニ於テ代價ヲ拂ハサ

ル可ラサル者トシタル理由ハ賣買者双方ノ義務ハ互ニ密着ノ關係ヲ  
 有スル者ナレハ買主若シ代價ヲ拂ハサレハ賣主ハ物品ヲ引渡スニ及  
 ハス買主モ賣主カ引渡ヲナサ、レハ代價ヲ拂フノ義務ナキ者ナリ何  
 者此二ノ義務ハ同時ニ執行セサル可ラサル者ナルヲ以テナリ然レモ  
 若シ賣主カ買主ニ期限ヲ與ヘタリトモハ買主ハ直ニ代價ヲ辨濟スル  
 ニ及ハサレモ賣主ハ尙物件ヲ引渡サ、ル可ラサルナリ故ニ期限ナキ  
 場合ノ如ク双方ノ義務ハ密着ノ關係ヲ有シテ同時ニ執行セサル可ラ  
 サル者タルノ性質ヲ失スルニ至ルヘケレハナリ

買主代價ノ返濟ヲ停止シ得ル場合

買主若シ書入質又ハ所有權取戻ノ訴ニ因テ擾害セラレ又ハ擾害セラ  
 レンコトヲ恐ル、正當ノ理由アルトキハ賣主カ此等ノ擾害ヲ止メシム  
 ルニ至ルマテ代價ノ辨濟ヲ停止スルヲ得ルナリ(第千六百五十三條參  
 看)

賣買ノ効果



故ニ買主カ其辨濟ヲ停止スルニハ其擾害セラレノコトヲ恐ル、正當ノ理由アルヲ以テ十分ナリトス何トナレハ常ニ擾害セラレントスルノ恐ヲ懷シキハ買主ハ決シテ安全ナル占有ヲ保ツモノト云フ可ラス買主ニ斯ク安全ナル占有ヲ得セシメサル以上ハ賣主ハ確實安全ナル所有權ヲ移轉スヘキ義務ヲ欠キタリト云フヲ得レハナリ然レモ買主ハ單ニ擾害ヲ恐ル、ノミニテハ充分ナラス此ノ恐レヲ起サシムヘキ正當ノ理由アルヲ要スルナリ

此正當ノ理由ヲ有スルヤ否ヤヲ定ムルハ素ヨリ事實ノ問題ニ属スル者ナレハ學理上ニ於テ之ヲ定メ置クヲ能ハスト雖モ買主ヲシテ正當ノ理由ヲ有セシムルニハ第三者カ物件ニ所有權又ハ物權ヲ有スルコトヲ主張スルキニ限ルモノトス

然レモ又買主カ辨濟ヲ停止スルニハ第三者カ主張スル權利ノ果シテ正當ナルコトヲ証明スルニ及ハス何者若シ之ヲ証明スルコトヲ得ルキハ

買主ハ當ニ代價ノ辨濟ヲ停止スルコトヲ得サルノミナラヌ買主ノ無効ヲ申立ツルコトヲ得レハナリ(第千五百九十九條)參看例ハ買主カ物件書入質トナリ居ルキハ假令賣主カ書入質ハ無効ナル旨ヲ陳スルトモ買主ハ擾害ノ恐レヲ起スニ正當ノ理由ヲ有スル者ト云ヘシ此場合ニ買主ハ書入質ノ無効ニアラサル旨ヲ証スルニ及ハス故ニ設令無効ノ者ナルニモセヨ賣主ニ於テ此書入質ヲ消滅セシメサル以上ハ買主ハ代價辨濟ヲ停止スルノ權アルモノトス然レモ買主ノ書入質アルコトヲ知リナカラ之ヲ買取リタルキハ辨濟ヲ停止スルヲ得サルヘシ何者若シ之ヲモ停止スルコトヲ得ルモノトセハ初ヨリ代價ノ辨濟ヲ拒ムノ念慮ヲ以テ物件ヲ買取ラシムル如キ詐偽ヲ公行セシムルニ至ル可ケレハナリ又若シ書入質ノ存在買主ヲシテ此物件ノ買入ヲナスコトヲ妨ケサリシ者トスルキハ此書入質ノ代價ノ辨濟ヲ妨クルノ理由始メヨリ全ク存セサルモノト云ハサル可ラス

買主ノ効果



買主カ代價ノ辨濟ヲ停止シ得ル場合ニ於テ其受取リタル物件若シ果實又ハ其他ノ收入ヲ生スル時ハ買主ハ辨濟ヲ停止スト雖モ代價ノ利息ハ之ヲ拂ハサル可ラス何者代價ノ仕拂ヲ停止スト雖モ物件ノ收入果實等ハ之ヲ得有スル者ナレハ其果實收入ヲ代表スル代金ノ利息ヲ拂ハサル可ラサルハ固ヨリ正理ノ命スル處ナレハナリ

立法者ハ第一千六百五十三條ヲ以テ買主ノ權利ヲ保護スルト同時ニ一方ニ於テ又賣主ノ權利ヲ保護セリ故ニ右ノ場合ニ於テ賣主其擾害ヲ止メタルキハ買主ハ直ニ代價ヲ拂ハサル可ラサルノミナラス賣主若シ保証人ヲ立ルキハ買主ハ直チニ代價ヲ仕拂ハサル可ラス何者買主カ代價辨濟ヲ停止スルヲ得ル原由消滅スレハナリ然レモ此保証人ヲ立ルコトハ法律上賣主ニ與ヘタル權利ナレハ買主ハ總テ之ヲ要求スルコトヲ得サルモノトス然レモ買主ニハ代價ノ辨濟ヲ停止スルヲ得ルノ方法アレハ其權利ハ十分ニ保護セラル、ヲ以テ又保証ヲ求ムルノ必

要ナカルヘシ

買主若シ擾害ノ生セサル以前ニ代價ヲ拂フタルキハ之カ還給ヲ請求スルコトヲ得サルナリ代價一度賣主ノ手ニ落ツルキハ直ニ其所有物トナルヲ以テ物件ノ收奪アリタル場合ニハアラサレハ之ヲ還給スルノ義務生スルコトナシ故ニ單ニ擾害アルカ又ハ擾害ノ恐レヲナスニ正當ノ理由アル場合ニ於テ法律ノ買主ニ與フル所ノ權利ハ止テ辨濟ヲ停止スルノミニ代價ノ還給ヲ請求スルコトヲ許サ、ルナリ何者代價ノ還給ヲ請求シ得ル所以ハ義務ナクシテ不當ニ辨濟シタルニ因ルナリ故ニ擾害アルノミニテハ未ダ不當ノ辨濟ヲナシタルモノト云フヲ得ス從テ全ク收奪ヲ破ラサル以上ハ不當辨濟ニ根基スル代價返還ヲ請求スルノ權利ヲ生スルノ理由ナケレハナリ

第三節 買主カ拂フヘキ利息

第一千六百五十二條ニ據レハ買主ハ左ノ場合ニ於テハ代價ヲ辨濟スル

買主ノ効果



ニ至ル迄利息ヲ拂ハサル可ラス

第一 賣買ノ際ニ契約ヲ以テ之ヲ定メタルキ

第二 賣却ノ引渡シタル物件ニ果實又ハ其他ノ入額ヲ生スルキ買主カ物件ヲ引取リテ之ヨリ生スル利益ヲ享有スルキハ賣主モ代價ヨリ生スル利益ヲ享有セサル可ラサル者ナリ然レモ賣主カ此代價ヨリ生スヘキ利益ヲ享有シ得ヘキハ唯タ買買物件ニ果實又ハ他ノ入額ヲ生スル場合ニ限リタルハ法律ノ欠點ニアラサル乎何者買主カ一度物件ヲ引取リタルキハ其物件ハ縱令果實又ハ他ノ入額ヲ生セサルモ買主ハ之ヲ使用シ之ヲ樂ムノ利益ヲ享有スル者ナレハ賣主モ亦代價ノ利益ヲ(利息)享有シ得サルノ理アル可ラサレハナリ然ルニ第一千六百五十二條ノ制限アルヨリシテ動産ノ如キニ至テハ買主ハ之ヲ使用スルノ利益ヲ享有スレモ代價ノ利息ヲ拂フニ及ハサルノ結果ヲ生スヘシ

此利息ハ引渡後ニアラサレハ生セス是レ甚ダ條理ニ適シタル者ナリ何者引渡前ニハ買主ハ未タ物件ヲ享有セス故ニ利息ヲ拂フテ代價ノ利益ヲ賣主ニ享有セシムルノ理ナケレハナリ然レモ己ニ引渡ヲ得ルヤ乍ナ物件ノ利益ヲ享有スル者ナレハ賣主モ代價ノ利益ヲ享有セサル可ラス故ニ茲ニ於テ始メテ買主利息ヲ拂フヘキ義務生スルモノトス

立法者カ斯ク引渡後ヨリ利息ヲ拂フ者トシタルヲ以テ之ヲ視レハ賣主若シ引渡ニ期限ヲ定メタルキハ引渡マテ物件ヲ享有シ得ルノ權アルヲ認メタル者ナリ何者若シ此權ナキ者トスルキハ買主ハ買買ノ日ヨリ果實ノ上ニ權利ヲ有スル者ナルヲ以テ買買ノ日ヨリ利息ヲ拂ハサル可ラサレハナリ

第三 賣主カ代價辨濟ノ要促ヲナシタルキ

此一點ハ普通ノ契約ノ原則ト異ナル處ナリ普通ノ原則ニ從ヘハ利息

賣買ノ効果



ヲ生セシムルニハ之ヲ訴フルヲ要ス(第一千三百五十三條參看)然ルニ買  
買ノ場合ニ於テ利息ヲ生セシムルニハ單ニ辨濟ノ要促ヲナセハ十分  
ナリトス

### 第五章 賣買ノ解除

#### 第一款 代價辨濟義務ノ不執行ヨリ生スル賣

##### 買ノ解除

##### 第一節 解除ノ要件

法律ハ賣主ノ權利ヲ保護スルヲ甚々厚シ故ニ買主カ代價ヲ辨濟セサ  
ル場合ニハ賣主ニ左ノ諸權利ヲ與ヘタリ

第一 買主ノ爲メニ期限ヲ定メステ賣買シタルキハ賣主ハ買主カ  
代價ヲ拂フ迄押留權ヲ有ス(第一千六百十二條參看)

第二 動產賣買ノキ既ニ買主ニ物件ヲ引渡シタル後買主カ代價辨濟  
ヲ遲滯シタルキハ賣主ハ物件ノ占有權ヲ取戻ヌヲ得(第一千六百二條第

#### 四項參看)

第三 以上ノ場合ニ於テ賣主ハ常ニ先取特權ヲ有ス(第一千二百二條第四  
項及ヒ第一千二百三條第一項參看)

第四 賣主ハ賣買解除ノ權ヲ有ス(第一千八百八十四條第一千六百五十四條  
第一千六百五十五條及第一千六百五十六條參看)右ノ第一第二及ヒ第三ハ  
他ノ場合ニ讓リ爰ニハ唯第四ノ解除ノ權ニ付キ詳説セントス

此權利ハ買主カ代價ヲ拂ハサルキ賣主ノ有スル者ニシテ第一千六百五  
十四條ニ規定セル所ナルモ這ハ第一千八百八十四條ノ暗黙解除條件ヲ規  
定セル原則ノ適用タルニ過キサルナリ故ニ買主ハ代價ノ一部ヲ拂フ  
タルキト雖モ其全部ヲ拂ハサルキハ賣主尙ホ解除ヲ請求スルヲ得ヘ  
シ何者買主若シ全部ノ代價ヲ拂ハサルキハ之レ已レガ契約シタル義  
務ヲ執行セサル者ナリ而シテ契約ノ不執行ハ一方ニ解除ノ權利ヲ生  
セシムル者ナレハナリ

#### 賣買ノ解除



斯如ク第六百五十四條ハ第八十四條ノ原則ノ適用ナレハ其細則ニ至リ法律上特別ノ條規ヲ設ケサル己上ハ第八十四條ト同一ノ規則ヲ適用セサル可ラス故ニ本條ニ於テモ第八十四條ノ場合ニ於ケルカ如ク賣主ハ必ス裁判所ニ向テ賣買ノ解除ヲ請求セサル可ラス而シテ裁判所ハ又場合ニ依テ解除ニ期限ハ猶豫ヲ與フルヲ得ヘシ然レモ賣主カ不動産及代價共ニ失フノ恐レアルキ例ヘハ買主カ代價ヲ拂ハスシテ買取リタル地所内ニアル家屋ヲ取り毀チテ他ニ賣却セントスル如キ場合ニハ裁判官ハ直ニ解除ヲ命セサル可ラス(千六百五十五條參看)立法者ハ斯ク格段ニ不動産ニ付テ明言セシト雖モ不動産ノ場合ニハ一言ノ之ニ及ハサルハ實際ニ於テ動産ナルキハ解除ノ期限ヲ猶豫スルノ場合ナキカ爲ナリ抑モ動産ハ容易ニ之ヲ他人ニ賣却スルヲ得ルノミナラス買主カ一度之ヲ買取リタルキハ民法第二千二百七十九條ノ保護ヲ受クル者ナルヲ以テ賣主ハ常ニ代價并ニ物件

共ニ失フ危險ノ地位ニアルモノナレハ期限ノ猶豫ヲ與フル能ハサルヘシ是レ立法者カ特別ニ不動産ニ關シテ代價物件共ニ失フ危險ノ恐レアル場合ヲ規定スルモ動産ニ關シテ一言セサル所以ナルヘシ然レモ動産ノ場合ニモ賣主ニ右ノ危險ナキ場合ニハ裁判官ハ期限ノ猶豫ヲ與フルヲ得ヘキ者ト信ス何者第六百五十五條ハ是レ亦第八千八百八十四條ノ原則ノ適用ヲ示シタル者ナルニ第八千八百八十四條ニハ唯汎博ナル文字ヲ用テ裁判官ニ期限ノ猶豫ヲ與フルヲ許シテ敢テ動産ノ間ニ區別ヲ設ケサレハナリ

以上ハ賣買者双方カ代價辨償ニ付テ別ニ契約ヲ爲サル場合ニ於テ代價辨償義務ノ不執行ニ基因スル賣買ノ解除ヲ論シタリ今ヨリ双方ノ契約ヲ以テ賣買ノ解除ヲ規定シタル場合ニ移ラン

- 一 所定ノ期限内ニ代價ヲ拂ハサルキハ賣買ヲ解除スヘキヲ約シタル場合

賣買ノ解除



普通ノ原則ニ據レハ辨濟義務ノ不執行ニ原因スル解除ハ必ス之ヲ裁判所ニ請求セサル可ラス而シテ裁判所ハ時宜ニ由リテ之ニ猶豫期限ヲ與フルヲ得ルナリ然レモ賣買者双方ニ於テ代價ノ辨濟ナキモハ賣買ハ當然解除スヘシト約シタル所以ノモノハ全ク此普通ノ原則ニ從ハス裁判所ニ請求スルノ煩ヲ避ケンカ爲ニ之ヲ爲シタルモノナレハ賣主ハ賣買ノ解除ヲ裁判所ニ請求スルヲ要セス又裁判所ハ之ニ期限ノ猶豫ヲ與フルヲ得サルナリ然レモ又代價ヲ辨濟セサルノ一事アレハ賣買ハ直ニ解除スルモノト解ス可ラス

抑此解除ハ賣主ノ權利ナレハ之ヲ執行スルト否トハ全ク其自由權内ニ存スル者ナリ故ニ辨濟義務不執行ニ原因スル解除ノ場合ニハ賣主ハ他ニ尙ホ一ノ權利ヲ有ス即チ買主ニ對シ其義務ノ執行ヲ請求シ得ルノ權是レナリ斯ク賣主ハ賣買ヲ解除スルト執行ヲ請求スルト孰レカ其己レニ利アル者ヲ選擇スルノ權アル者ナレハ賣主ハ買主カ代價

ヲ拂ハサルモ此選擇ノ意思ヲ表セサル可ラス故ニ賣主解除ヲ欲スルモ買主ニ要促書ヲ送りテ解除スル旨ヲ通告セサル可ラス

此嚴正ナル通知ヲナサハ内ハ賣主ハ賣買ヲ繼續スルノ意思アル者ト認ムルヲ得ヘシ故ニ此通知ナキ契約ハ未ダ解除セサルモノト認定スルヲ得ヘシ然レモ一度此要促ヲナシタル已上ハ賣主ハ解除ヲ欲スルノ意思ヲ發表シタル者ナレハ賣買ハ當然ニ解除シ買主ハ最早ヤ代價ヲ拂ハントスルモ拂フヲ能ハサルナリ(以上第一千六百五十六條參看)

二 所定ノ期限ニ代價ヲ拂ハサルモ買主ノ要促ヲ要スルヲナシ賣買ハ當然解除スヘキヲ契約シタル場合

此場合ハ前ノ場合ト反シテ第一千六百五十六條ニ記載セザル所ナリ然ルニ之ニ因テ本場合ノ如キハ無効ノ者ト斷定ス可ラス何トナレハ第一千六百五十六條ハ必ス斯ノ如キ條文ニ據テ契約スヘキヲ示シタルニ非スシテ斯ノ如キ條文ヨリ成ル契約ノ場合ニ於テ双方ノ意思ノ解



釋ヲ示シタルニ過キサレハ要促ヲ要セスシテ當然解除スルヲ約シテ豫メ其意思ヲ示スモ敢テ不可ナルノ理ヲ見サルナリ且第千百三十九條ノ(同條參看明文アレハ)斯ル契約ヲナスモ固ヨリ法律ノ禁スル所ニ非サルナリ故ニ此場合ニ於テハ所定期限一旦經過シタル后ハ賣買當然解除セラル、者ナレハ期限一度盡クルキハ買主ハ代價ヲ拂フテ契約ヲ繼續スヘキヲ陳述スルヲ得ス

### 第二節 賣買者双方間ノ効果

代價辨濟ナキニ因テ生シタル賣買解除ノ効果ハ一般解除條件ニ因テ解除セラレタル場合ニ異ナラサルナリ故ニ一度賣買解除アルキハ總テ契約ナキ以前ト同一ノ有様ニ販スルヲ以テ賣買者ハ各賣買ニ因テ得タル者ヲ原位地ニ復セサル可ラス故ニ若シ既ニ物件ヲ引渡セシキハ買主ハ之ヲ賣主ニ返還スヘシ又賣主ニ於テ既ニ代價ノ一部ヲ受取リ居ルキハ之ヲ買主ニ返還セサル可ラス

買主ハ又既ニ取得セル果實ヲ賣主ニ返還セサル可ラス何者賣主ハ賣買ノ解除ニ由テ初ヨリ物件ノ所有者ニシテ一日モ所有者タルヲ停止シタルヲナキ者ト見做サルヲ以テナリ然ルニ之レカ説ヲナス者アリ曰ク買主カ賣主ニ果實ヲ返還セサル可ラサル所以ノ者ハ惡意ヲ以テ此物件ヲ占有シタルニヨル惡意ノ占有者ハ第五百四十九條ニ因テ果實ヲ獲得スルヲ得サル者ナリト是レ誤謬ノ説タルヲ免レス何者買主ハ此場合ニ在テハ占有者ニアラス所有者ナレハナリ唯解除アリタル爲メ賣買全ク成立セサル如ク舊ニ復シタルヲ以テ買主カ所有者タル名義モ從テ全ク成立セサシ者トナリタルナリ既ニ所有者タル名義ノ消滅シタル已上ハ決シテ果實ヲ獲得スルノ權利ハ存セサルナリ否初ヨリ果實ヲ獲得スルノ權利ナキニ至リタル者ナリ又一方ヨリ着察スレハ買主ハ代價ノ利息ヲ拂ハサル可ラス何者解除ニ因テ全ク賣買ナカリシト同一ノ有様ニ復スレハナリ斯レ初ヨリ賣



買ナカリシ者ト認定スル已上ハ賣主ハ決シテ代價ノ利益ヲ享有スルノ理ナシ若シ賣主代價ヲ享有シタルキハ是レ權利ナクシテ享有シタル者ナレハ其利息ヲ返還セサル可ラサルヲ固ヨリ疑フ可ラサル所ナリ且前段已ニ述ヘタル如ク買主ハ果實ヲ返還スヘキニ賣主獨リ代價ノ利息ヲ有ストセハ賣主ハ買主ニ損失ヲ蒙ラシメ獨リ自ラ不正ノ利得ヲ得ル者ト云ハサル可ラス

若シ物件果實ヲ生セサレハ賣主ハ其享有セシ利益即チ代價ノ利息ヲ返還スルニ及ハサルナリ何者假令賣買ノ解除アルモ買主カ物件ノ使用ヲ爲シ之ニ因テ利益歡娛ヲ享有セシ事實ハ全ク消滅スル能ハサレハナリ然ルニ買主ハ解除アリタルニ依リ此等ノ利益歡娛ヲ享有スルノ權利ハ初ヨリ存セサルモノトナルキハ其既ニ享有シタル利益ヲ償ハサル可ラス而シテ此利益歡娛ヲ計算スルヲ甚々容易ナラス故ニ實際ニ於テハ賣主カ返還スヘキ利息ヲ以テ享有シタル利益歡娛ヲ償フ

ヘキ者トナシ買主ハ單ニ物件ノミヲ還シ賣主ハ單ニ元金ノミヲ返還スルヲ以テ足レリトス

第一千百八十四條ノ原則ニ由レハ義務者ノ義務不執行ニ因テ契約解除ヲ請求スル者ハ義務不執行ヨリ生スル損害賠償要求ノ權ヲ有スルナリ故ニ賣主ハ買主ニ向テ義務ノ不執行即チ買主カ代價ヲ拂ハサルヨリ生スル損害賠償ヲ要求スルヲ得ルナリ

### 第三節 第三者ニ對スル效果

賣買解除ヲ爲シタルキハ賣買者双方間ニ於テハ契約ハ全ク成立セサル者ト認ムルヲ以テ原則上ヨリ推斷スルキハ賣主ハ賣買當時ノ儘ニテ物件ヲ回收セサル可ラス故ニ買主若シ解除前ニ賣買物件ニ付キ他人ニ權利ヲ與ヘタルキハ其權利ハ皆消失セシメサル可ラサルナリ然レニ此原則ヲ適用スルキハ實際上不都合ヲ生スルヲ少ナシトセス何者買主ヨリ權利ヲ得タル第三者ハ買主ヲ眞ノ所有者ト信認シテ之ト



契約ヲナシタル者ナルニ解除ノ爲メニ第一ノ賣主ヨリ回收セラルヘキ者トスレハ賣買ノ際ニ第三者ナル買主ハ一々第二賣主カ第一賣主ニ代價ヲ拂ヒ終ヘタルヤ否ヤヲ探知セサル可ラサルニ至ルヘシ若シ斯ノ如ク物品ヲ買フ者ハ常ニ賣主ノ代價ヲ拂ヒタルヤ否ヲ確知シタル後ニアラサレハ賣買取引ヲ爲サ、ルニ至テハ商業ノ融通ハ之レカ爲メ大ニ停滯ヲ來シ從テ一國經濟上極テ厭フヘキ結果ヲ生スルニ至ルヘシ此理由ヨリシテ買主カ代價辨濟ノ義務ヲ盡サ、ル内其物件ヲ第三者ニ賣渡シタルキ其物件動産ニシテ而モ第三者ハ善意ヲ以テ之ヲ買取リタルキハ第二千二百七十九條(即時効)ノ保護ヲ受クルヲ以テ賣主ハ物件ノ返還ヲ請求スルヲ得サルモノトス

又賣買物件不動産ナルキ賣主ニ於テ解除ノ權利ヲ保有セント欲スルキハ之ヲ登記セサル可ラス(千八百五十五年三月三日法律第七條參看)何者若シ賣主カ解除ノ權利ヲ隱微ノ間ニ存セシメ世人ヲノ之ヲ知ラ

サラシムルキハ不動産ヲ買受ケントスル者常ニ不安ノ思ヲ懷テ容易ニ之ヲ買取ラサルヘシ從テ不動産ノ融通ヲ害スルヲ甚々大ナルヘケレハナリ故ニ賣主カ此登記ノ法式ヲ履行セサルキハ賣買ノ解除アルモ此解除ハ第三者ニ對シテ効力ヲ有セス即チ第三者ノ權利ハ依然存在スルモノトス

佛國ニ於テハ不動産賣買アリタルキハ其代價ニ準シテ所有權移轉稅ヲ拂ハサル可ラス又賣買ノ解除アリタルキハ賣買ハ全ク初ヨリ成立セサル者ト認定スル者ナレハ政府ハ既ニ收取セシ移轉稅ヲ拂戻サ、ル可ラサルハ純理上爭フ可ラサル所ナリ然レモ實際ノ便宜上ヨリ此稅ハ一度ヒ收メタルキハ復タ返サ、ル者トセリ

第二款 フアキユルテドツラツシヤク 買戻ノ權能

第一節 買戻權能ノ性質及ヒ條件

買戻權能ノ細說ニ入ルニ先テ一言スヘキモノナリ賣買一度ヒ成リタ

賣買ノ解除



ルキハ双方ノ意思ヲ以テスルモ之ヲ解除スルヲ得サル者ナリ何者  
 賣買者双方ノ意思物件ト代價トニ付テ互ニ投合スルキハ既ニ賣買ノ  
 事實即チ所有權ノ移轉ハ全ク完成シ終ルヲ以テナリ抑モ一事實一度  
 ヒ完成シタルキハ人意ヲ以テ此完成ノ事實ヲ消滅セシムルヲ能ハサ  
 ル者ナリ故ニ完成ノ後ニ至テ物件ヲ賣主ニ返スハ賣買ノ解除ニアラ  
 スシテ一ノ新ナル賣買ナリ買主復ヒ物件ヲ賣主ニ返還スルキハ是レ  
 ニケノ賣買アルモノニシテ之ヲ賣戻シト云フ故ニ左ノ結果ヲ生スヘ  
 シ

第一 賣買ハ二度アリタルヲ以テ所有權ノ移轉稅ハ二度之ヲ拂ハサ  
 ル可ラス(即チ最初賣主カ賣渡シタルキト賣主カ之ヲ買戻スキ)  
 第二 賣買ノ既ニ結了シタル后チ買主カ其不動産ニ付地役其他ノ權  
 利ヲ他人ニ與ヘタルキハ此權利ハ有効ノ者ニシテ決シテ消失スルヲ  
 ナシ何者買主ハ純然タル完全ノ賣買ニ因テ此不動産ノ全所有權ヲ有

スル者ナレハ之ヲ處分スルハ其全權利ニ存スル者ナレハナリ  
 然ルニ賣買ノ解除一度ヒ之アルキハ法律上如何ナル痕跡ヲモ留メス  
 始メヨリ成立セサル者ト認ムル者ナレハ買主カ他人ニ附與シタル權  
 利ハ虛無ニ販スルヲ以テ原則トス又チ所有權移轉稅モ最初賣買ノキ  
 ニ納メタルノミニテ可ナリ再ヒ之ヲ收ムルヲ要セサルナリ  
 今佛法律ニ所謂買戻ノ權能ハ右ニ述ヘタル買戻ニアラスシテ賣買ノ  
 解除ナリ故ニ立法者カ爰ニ買戻ノ權能ナル語ヲ用ヰタルハ妥當ヲ欠  
 シノ甚シキ者トス買戻ノ權能ハ全ク賣買ヲ解除スル者ニシテ新ナル  
 賣買ニアラサルヲハ第六百五十八條ニ因テ之ヲ証明スルヲ得ヘシ  
 何者本條ニ因レハ賣買ノ契約ハ買戻ノ權能ニシテ解除セラルトアレ  
 ハナリ故ニ買戻權能ノ約束ノ定義ヲ下セハ賣主カ代價其他附從ハ償  
 却ニ因テ賣買ヲ解除スルヲ得ルハ權ヲ貯存スル約束ナリト(千六百五  
 十九條參看)



斯ク買戻ノ機能ヲ以テスル賣買ハ解除條件附ノモノナレハ此約束ハ賣買ノ契約ト同時ニ爲サンコトヲ要ス若シ賣買契約ノアリタル后チニ至レハ此解除ノ約束ヲ爲スモ効力ナキモノト云ハサル可ラス何者双方ノ合意アリテ賣買完成スルヤ否買主ハ直ニ全ク所有者トナル者ナレハ双方ノ意思ヲ以テスルモ一度完成シタル事實ヲ消失セシムルヲ得サレハナリ若シ賣主カ復ヒ物件ヲ得ントセハ其所有者ナル買主ヨリ更ニ之ヲ買取ラサル可ラス

斯ク買戻ノ約束ハ賣買契約ノ當時ニナス者ナレハ此約束ヲ以テスル賣買ハ賣主ニ於テ物件ヲ賣却スルヲ欲セサルモ金錢ノ必要ニ迫リテ已ムヲ得ス之ヲ賣ル者ナルヲ知ルヘシ金錢ノ必要ニ迫リテ之ヲ賣ルニ尤モ單簡ニシテ尤モ利益アル方法ハ此物件ヲ書入質ニシテ金錢ヲ借入ル、ニ若クハナシ然ルコト此單簡ニシテ利益アル方法ヲ取ラスシテ賣買ノ方法ヲ取ルヲ見レハ此種ノ賣買ハ賣主カ望ム處ニアラスシ

テ買主ノ望ニ依テ行フ者ナルヲ知ルヘキナリ故ニ此賣買ハ時トシテハ高利貸カ制限外ノ利息ヲ得ルカ爲メニ之ヲ利用スルコトアリ例ヘハ三年内ニ代價ノ全額ヲ返還スルトキハ不動産ヲ回收スルヲ得ルノ權ヲ保有スル約束ヲ以テ毎年二千圓ノ收入アル不動産ヲ一万圓ニ賣却シタルトキハ此ノ不動産ノ買主ハ年二割ノ利息ヲ收ムルコトヲ得ルニ至ルモノナリ故ニ買戻ノ約束ヲ以テスル賣買ハ全ク利息ノ制限ヲ逃レテ不正ノ利息ヲ得ンカ爲メ行フ者ニシテ賣買ハ只其ノ名義タルニ過キス其ノ實ハ高利ノ貸借ナルコト明ナルニ於テハ此ノ賣買ハ無効ノ者タルヘシ而シテ之ヲ判別認定スルハ一ニ裁判官ノ任ニアルモノトス且ツ買戻ノ約束ヲ以テスル賣買ハ高利ノ貸借ナラサルキト雖此賣買ヲ爲スハ買主カ通常信用上ノ貸付ヲナス場合ヨリ一層安全ナル抵償ヲ以テ貸付ケヲ爲スニ均シケレハ何者自ラ既ニ抵當物件ノ所有者ト爲シ居レハナリ此賣買中ニハ常ニ貸借ノ性質ヲ含有



スルモノト云フヲ得ヘシ然レモ此種ノ賣買ト純然タル貸借トハ決シテ同一ノ規則ニ從フ者ニ非ス例ヘハ賣買ハ總テ所有權ヲ移轉スルヲ以テ物件ノ損失ハ買主ノ負擔ニ販スルモ之ニ反シテ貸借ナルキハ借主ハ義務者ナルヲ以テ物件損失スルキハ其損失ハ義務者之ヲ負擔セサル可ラス

買戻ノ約束ヲ以テスル賣買ハ經濟上ヨリ云フキハ好ミスヘキモノニアラス何者買主ハ未タ純然タル所有者トナラス何時解除セラルヘキヤ知ラサルノ恐レアルニ固リ十分ノ注意ヲ以テ之レカ改良ヲ計ルニ専心ナラサルヘケレハナリ加之ナラス買主ハ物件ノ所有者ナレモ買戻ナキ間ハ金錢ノ必要アルモ之ヲ賣却シテ融通ノ路ヲ得ルヲ甚々難カルヘシ故ニ立法者ハ此買戻權ヲ行フヲ得ル期限ヲ短縮シテ五年已上ヲ經過スルヲ得サル者トセリ此公益上ノ不利益アルヲハ唯此買戻條件付ノ賣買ノミニ止マラス凡テ賣買解除ノ場合ニハ皆同一ナ

○

リトス然ルニ代價辨償ナキキニ賣主カ有スル解除ノ權ハ之ヲ三十年間執行スルヲ得ルトシ買戻ヨリ生スル解除ノ場合ニ於テノミ五年ニ制限シタルハ同一ノ論理ヲ貫カサルモノト云ハサル可ラス立法者ハ斯ク公益上ノ思想ヨリノ五年ノ制限ヲ設ケタル者ナレハ此期限ハ嚴重ナル者ニ決シテ双方ノ意思ヲ以テ伸張スルヲ得サルノミナラス裁判官ト雖モ之ヲ伸張スルヲ能ハス(第千六百六十條第千六百六十一條參看)又此制限ハ何人ニ對スルモ(不能力者ニ對シテモ)經過スル者ナリ何者社會ノ公益ヲ以テ設ケタル者ハ社會ノ公權ナレハ公權ハ不能力者一私人ノ利益ヲ制スヘキ者ナレハナリ契約シタル買戻シ期限盡キタルキハ双方ノ承諾ヲ以テ之カ延期ヲ爲スヲ得ヘキカ約束ノ期限内ニ賣主其權ヲ行ハスノ期限盡キタルキハ解除條件ハ消滅ノ買主ノ權利ハ亦動カス可ラサル者トナルナリ是レ第千六百六十二條ノ規定スル所ナリ故ニ期限一度盡キタルキハ賣買

賣買ノ解除



ヲ解除スル約束ノ期限ヲ伸張スルヲ得ス何者期限一旦盡キタルハ  
 所有權ハ完然買主ニ移轉シ買主ノ權利ハ確乎トシ動カズ可ラサル  
 者トナレハ假令ヒ双方ノ意思ヲ以テスルモ所有權カ移轉セシ事實ヲ  
 消滅セシムルヲ能ハサレハナリ然レモ買主ハ期限後更ニ賣戻ノ約束  
 ヲ爲スト能ハスト云フニ非ス此新ナル賣戻ノ約束ハ固ヨリ有効ノ者  
 ナルモ所謂賣ルノ片務契約(賣戻)ナレハ決シテ本題買戻ノ約束ト同一  
 視スヘカヲサルナリ

期限ノ未タ盡了セサルキハ更ニ延期ノ約ヲ爲スヲ得可キカ之レヲ決  
 スルニハ箇々區別ヲ爲サ、ル可カラズ即チ最初五年ノ期限ヲ以テ約  
 シタルキト五年以内ノ期限ヲ以テ約束シタルキ是レナリ

最初ニ五年ノ期限ヲ以テ約束セシキハ期限ノ盡キサル内ト雖モ之レ  
 ヲ延期スルヲ得サルハ疑ヒナシ何者若シ之レヲ許スキハ千六百六  
 十條ヲシテ其効力ヲ失ハシムルニ至ル可ケレハナリ

初メ五年以内ノ期限(例ハハ三  
 年ノ期限)ヲ以テ約束セシキハ此期限未タ盡キサ  
 ル内更ニ三年ノ延期ヲ約スルヲ得ヘキカ學者一般ノ説ニ由レハ第  
 三者ノ權利ヲ害セサル以上ハ之レヲ許スヲ得ル者トセリ抑モ契約  
 者双方ハ始メヨリ五年ノ期限ヲ約スルヲ得ヘキ者ナリ故ニ第一ノ約  
 束ノ効果全ク終ヘサル間ハ之レヲ延期スルノ權利ヲ有セサル可ラス  
 又買主ハ二年後ニハ争フ可カラサル所有者トナルヲ得ヘキ權ヲ有シ  
 タルニ五年後ニアラサレハ全キ所有者トナラサルヲ承諾シテ二年  
 後ニ所有者トナルノ權利ヲ放棄スルハ敢テ妨ケナキモノナリ

然レモ此約束ハ決シテ第三者ニ害ヲ及ホスト能ハス何者吾人カ自己  
 ノ權利ヲ放棄スルハ其自由ニ存スルト雖モ之レカ爲メ他人ノ既ニ得  
 タル權利ヲ害スルヲ得サレハナリ故ニ例ハ買主二年ノ買戻期限  
 内ニ此不動産ヲ書入質ト爲セシマラハ此書入質ハ二年ノ後確定ノ  
 モノタルヘシ何者書入質ヲ爲スキ双方ハ二年後ニハ此書入質完全ノ



モノタルヘキ條件付ヲ以テ之ヲ爲シタルモノナレハナリ然ルニ若シ此二年ノ買戻期限ヲ延長シ其効果ハ第三者ニ及ヌヲ得ルモノトスルキハ書入質ノ債主其權利ヲ害セラル、極メテ大ナルヘシ是故ニ期限延長スル能ハサルニ非ラスト雖モ之レヲ延長シ解除ヲ行ハシムルキハ其解除ノ効ハ双方間ニ止マリテ第三者カ有スル書入質權ヲ消失スル如キノ効力ナキモノナリ

### 第二節 買戻約束ノ効果

#### 第一 買戻條件ノ未タ行ハレサルキ

##### 一 賣主ノ權利

買戻ノ約束ヲ以テスル賣買ハ解除條件附ノモノナレハ凡テ解除條件ノ原則ヲ適用セサル可カラス解除ノ條件ニハ常ニ他ノ一方ノ爲ニ停止ノ條件相伴フモノナリ故ニ買戻ノ解除條件ヲ以テ爲シタル賣買ニ於テハ賣買ハ純然タルモノニシテ其成立ハ完全ナルモノナレハ從テ

充分効果ヲ生スルモ其權利ニ至テハ停止ノ條件ニ從屬スルモノナリ是ヲ以テ買主ハ直ニ物件ノ所有主トナルト雖モ物件ノ停止條件附ノ義務者ナリ即チ解除アリタルキニハ物件ヲ返還スルノ義務ヲ負ハサル可カラス斯ク買主ハ停止條件付ノ義務者ニシテ權利者ハ賣主ナレハ此物件ニ付テ賣主ハ條件附ノ權利ヲ有スル者ナリ此條件附ノ權利ハ賣主之レヲ處分スルハ其自由權内ニ存スルモノナレハ賣主ハ一度物件ヲ賣却セシト雖モ尙ホ之レヲ賣買讓與スルヲ得ヘシ尤モ此賣買讓與ハ亦停止條件ニ附從シアルモノナレハ解除條件遂成シタル時ニ非レハ充分ニ成立シ効果ヲ生スルモノニ非ス

##### 二 買主ノ權利

前既ニ述ヘタル如ク買戻ノ約束ヲ以テズル賣買ハ其成立効果ニ至テハ欠クル所ナク止マ買戻ト云フ解除條件ニ從屬スルモノナリ故ニ買主ハ直ニ物件ノ所有者トナリ全權ヲ以テ之ヲ處分スルヲ得唯モ尋



常ノ所有者ト異ナル所ハ其爲セシ處分渾テ解除條件ニ從ハサル可カラサルノ一點アルノミ斯ク解除ノ權ヲ除クノ外ハ賣主ハ凡テ其權利ヲ買主ニ讓渡シタルモノナレハ買主ハ賣主ノ總テノ權利ヲ行フ者ナリ故ニ買賣物件賣主ニ屬セサリシ時ハ買主ハ賣主カ從來有セシ占有權ヲ承繼スルヲ以テ若シ賣買ノ當時賣主既ニ時効ニヨリ此物件ヲ獲得セシトキハ買主ハ眞所有者ニ對シテ此時効ヲ對抗スルヲ得若シ之ニ反シテ賣主未タ全ク時効ヲ得スシテ之ヲ得ルニハ猶ホ數年ノ日支ヲ要スル時ハ買主ハ引續キ占有シテ賣主カ是マテ經過セシ時日ニ合算シテ時効ヲ得ルヲ得ヘシ

第二 條件遂成シタルキ

一 買主ニ關スル効果

解除ノ條件遂成シタルキハ賣買ハ初メヨリ成立セサリシモノトナルヲ以テ買主ノ權利ハ總テ消失スルモノナリ故ニ買主カ此物件ニ付キ

買買ノ當初ヨリ解除迄ノ間ニ於テ他人ニ與ヘタル一切ノ權判ハ凡テ無効タルヘシ(第一千六百七十三條參看)然レモ賣主ハ買主カ詐欺ナクシテ爲シタル土地賃貸ハ之レヲ循守セサル可ラス若シ論理ヲ貫徹セシメントセハ買主カ爲セシ土地賃貸ト雖モ總テ他ノ物上權ノ如ク消失セシメサル可カラス何者解除アリタルカ爲メニ賣買ハ成立セサル者トナリタレハ買主ハ少シノ權利ヲ有セサルモノナレハナリ然ルニ立法者ハ此例外規則ヲ設ケタルハ全ク便宜上ヨリ來リタル者ナリ何者若シ何程年限ヲ定メ置クモ何時解除ニ因テ土地ヲ取戻サル、ヤヲ知ラサルキハ賃借人極メテ少カル可シ又設ヒ是アリトスルモ取戻サル、ノ危険アルヲ以テ充分ニ土地ノ改良ヲ計ラサル可シ是レ賣買者双方ノ利益ナラサルノミナラス國家經濟上ノ利益ヲ害スルヲ又タ少シトセサルナリ

二 賣主ニ關スル効果

賣買ノ解除



第一 賣主ハ代價ヲ返還セサル可ラス但利息ハ之ヲ拂フニ及ハサルナリ何者利息ハ買主カ物件ヲ保有セシ間ニ享有シタル利益ト相殺ヲ爲スモノナレハナリ

第二 賣買契約ニ付テノ諸費用ヲ返還セサル可ラス何者買買ハ全ク成立セサルモノトナリタレハ此等ノ費用ヲ買主ニ負擔セシムルノ理ナケレハナリ

第三 必要ナル修理ノ費用ヲ返還シ又有益ノ費用ハ其増加ノ價額ヲ返還セサル可ラス

必要ナル修理ノ費用ハ全額ヲ償還セサル可ラス何者此等ノ費用ハ賣主カ手中ニアルキト雖モ避ク可ラサル者ナレハナリ反之有益ノ費用ハ増加ノ價額ノミニテ可ナリ若シ此等ノ費用ノ全額ヲ償還セサル可カラサルモノトスルキハ買主ハ賣主ヲシテ買戻ノ權ヲ行フヲ得サラシムル爲メ賣主ノ資力ニ不相當ナル費用ヲ爲シテ賣主ヲシテ物件

ヲ取戻スノ路ヲ失ハシムルニ至ル可ケレハナリ又小修補ノ費用ハ償還スルニ及ハス何者此等ノ費用ハ物件ヨリ得ル所ノ入額ヲ以テ補充スヘキモノナリ而シテ此入額ハ買主カ其所有トナスモノナレハ買主ノ負擔ニ歸スルハ尤モ至當ナレハナリ

賣主ハ如何シテ其權利ヲ行フヘキカ

抑モ明約ノ解除條件任意ナルキハ當然解除スルモノニ非ラス之レヲ執行スルニハ必ス其意思ヲ一方ニ通知セサル可ラス何者他ノ一方ノ者ハ權利者カ解除ヲ欲スルヤ否ヤヲ知ル能ハサレハナリ今買戻ノ約束ハ任意ノ解除條件ニシテ且明約ナリ故ニ賣主ハ一ノ權利ヲ有スルモノニシテ之レヲ使用スルト否トハ其自由ニ存スルモノナレハ此權利ヲ行フテ賣買ノ解除ヲ成就セシメントセハ其權利ヲ行フヲ欲スルノ意志ヲ買主ニ告知セサル可ラサルナリ故ニ賣主カ此告知ヲ爲シタルノ一事ヲ以テ解除ノ條件ハ遂成スルモノトス



然ルニ第六百六十二條ニ期限内ニ賣主カ解除ノ訴權ヲ執行セサレハ云々トアリ是レニ依テ之レヲ觀レハ賣主ハ解除ノ條件ヲ遂成セシメントスルニハ裁判所ニ出訴スルヲ要シ解除ハ一片ノ告知ニ因テ成就セサル者ノ如シ(千六百六十四條六十八條七十一條七十二條ニモ同一ノ文字アルヲ見ル)然レモ是レ全ク法律ノ精神ニアラサルヲ知ルナリ抑モ裁判所ハ一ノ争訟ヲ判決スル者ナレハ契約者双方カ規定セシ者ヲ判決スルノ任アル者ニシテ双方カ規定セシ者ノ外ニ判決ヲ與ユルヲ得サル者ナリ然ルニ買戻ノ約束ニハ双方間ニ於テ争フ所ナク其双方ノ合意ニテ規定セシ所明ニシテ之ヲ判決スルノ要ナキナリ故ニ双方ノ意志ハ裁判所ノ關涉ヲ待タスシテ直ニ其執行ヲ受ケサル可ラス是ヲ以テ訴權ヲ執行スルノ語ハ之ヲ他ノ意味ニ解セサル可ラス即チ賣主カ其權ヲ執行スルノ意志ヲ告知スルノ意ト解ス可キナリ此説ハ又千六百六十八條及ヒ千六百六十九條ニ因ルモ之ヲ証スルヲ得ヘ

シ千六百六十八條ニ數人カ共通ノ不動産ヲ賣却シタルキ各人ハ各其得分ニ付テノミ買戻ノ訴權ヲ行フトアリ又タ千六百六十九條ニ於テ一人ニテ一不動産ヲ賣却シタル者相續人數人ヲ遺留シタル時モ同前ナリトス而シテ相續人ノ各々ハ其得分ニ付テナラデハ買戻ノ權能ヲ行フヲ得ストアリ

右ノ二條ニ因テ之ヲ見レハ買戻ノ權能ヲ行フト買戻ノ訴權ヲ行フトハ同一ノ意ニ用ヒタルヲ知ル故ニ買戻ノ訴權ヲ行フトアルヲ以テ裁判所ノ言渡ヲ必要トスル者トナスヲ得サルナリ加之千六百七十三條ニモ約束ヲ履行スル云々ノ語ヲ以テ訴權ヲ行フノ語ニ換ヘアルヲ見ルナリ(同條初項參看)

千六百七十三條ニ依レハ買戻ヲ行フ賣主ハ物件ノ代價及ヒ其他諸費用ヲ償還スヘシ云々トアリ故ニ説ヲナス者アリ賣主カ總テ此等ノ償還ヲ終ヘタル後ニアラサレハ賣買ノ解除ハ充分成就セスト



然ルニ茲ニ執行スル所ノモノハ買買解除ノ條件ヲ成就スル者ニシテ  
 通常ノ義務ヲ辨償スルニアラス故ニ買買解除ハ成就スルモ未タ賣主  
 ノ義務ハ存スルヲアルヘシ賣主ノ義務尙ホ存在スルノ故ヲ以テ買買  
 ノ解除未タ成就セサル者ト斷論スルヲ得ス又此說ハ千六百七十三條  
 ノ條文ニ反スル者ナリ何者本條ニ賣主ハ總テ此義務ヲ盡シタル後ニ  
 アラサレハ占有ヲ回復スルヲ得ストアリ此占有ヲ回復スルトアルハ  
 買買ハ既ニ解除シタル者ト認定シタルニ依ルナリ何者買買一旦解除  
 アレハ賣主ハ直ニ其物ヲ回收スルヲ得ルモノナリ然ルニ法律カ之  
 ヲ禁シタルハ賣主未タ他ノ義務ヲ盡了セサルヲ以テ買主ニ一ノ保安  
 ノ權利ヲ與ヘタル者ナリ敢テ買買ヲ解除セサル爲メニアラス若シ買  
 買未タ解除セサルモノトセハ法律ヲ以テ特別ニ此ノ如キ權ヲ與フル  
 ノ必要アラサルナリ

賣主ハ其買主ヨリ更ニ買入タル第二ノ買主又ハ他ノ轉獲者ニ對シテ

買戻ノ權ヲ行フヲ得而シテ此買戻權ハ第一ノ買主カ更ニ其物件ヲ他人  
 ニ賣拂フニ當リ契約書ニ其買戻ノ約束アルヲ明言セサルキト雖モ  
 猶ホ之ヲ行フヲ得ルナリ何者第一ノ買主ハ未タ確定セサル條件付  
 ノ權利ノ外有セサル者ナレハ他人ニ完全ナル確定ノ所有權ヲ移轉シ  
 得ヘキノ理ナケレハナリ又賣主カ第二ノ買主ニ對シテ買戻ノ權ヲ  
 執行スルキハ第一ノ買主ヨリ受ケ取りタル價額ノミヲ拂フヘシ但此  
 場合ニハ第二ノ買主ハ第一ノ買主ニ對シテ擔保ノ訴權ヲ行フヲ得ヘ  
 シ  
 動産ノ賣主ハ第二ノ買主又ハ他ノ獲得者ニ對シテ買戻ノ權ヲ行フヲ  
 得ス何者此第二ノ買主ハ第二千二百七十九條ノ保護ヲ受クル者ナレ  
 ハナリ

第三節 未分物賣買ニ於テ買戻權ヲ行フ場合

第一ノ場合 不動産ノ未分ノ一部分ニ付買戻ノ約束アル物件ノ獲得

買買ノ解除



者已レニ對シテ要求セラレタル未分物競賣ニ因テ全部ノ競買人トナリタルキハ賣主カ約束ヲ執行セント欲スルニ當リ之ニ對シテ全部ノ買戻シニ要求スルヲ得(千六百六十七條參看)例ハ甲ハ乙ト或ル不動産ノ共同所有者タリ甲ハ買戻ノ約束ヲ以テ其所有ニ係ル此不動産ノ未分ノ一部即チ半分ヲ五百圓ヲ以テ丙者ニ賣渡シタリ買戻シ期限内ニテ甲者カ未タ買戻ノ權ヲ行ハサル内ニ乙者ハ丙者ニ對シテ該不動産ノ競買ヲ請求ス依テ之ヲ競賣セシニ丙者ハ千圓ヲ以テ不動産ノ全部ヲ買取り乙者所有部分ノ代價五百圓ヲ乙者ニ渡シタリ丙者カ全部ノ競買人トナリ乙者ニ代價ヲ拂ヒタル後甲者ハ買戻シノ權ヲ行ハントセリ此場合ニハ丙者ハ甲者ニ對シテ代價五百圓ノ外乙者ニ拂ヒ渡シタル五百圓及ヒ其他一切ノ費用ヲ償還シテ不動産全部ヲ買戻サンコトヲ請求スルコトヲ得何者丙者カ競買人トナリテ乙者ニ拂フタル五百圓ハ己レノ部分ヲ保存スルニ必要ナル費用ナレハナリ若シ丙者カ競買人ト

ナラスシテ他人カ競買人トナリタラシニハ丙者ハ前ニ買入タル部分モ保有スル能ハサルニ至ルヘシ而シテ千六百七十三條ニ依レハ物件保存ニ必要ナル費用ハ賣主之ヲ償還スヘキ者ナレハ乃チ乙者ニ於テ不動産全部ノ代價ヲ拂フ可キハ是レ至當ノ理ト云ハサル可ラス本條ニ買主ニ對シテ要求セラレタルキ競賣云々トアルヲ以テ買主カ自ラ要求シテ競賣ヲナサシメタルキハ賣主コ全部ヲ買戻サシムルノ權ナシトセサル可ラス

第三場合 數多ノ共同所有者カ買戻ノ約束ヲ以テ一通ノ契約書ニ依リ共通ノ不動産ヲ賣却シタルキ又ハ一人カ一人ノ不動産ヲ買戻ノ約束ニテ賣却シタル後數多ノ相續人ヲ遺留シテ死去シタルキ此場合ニ於テハ共同賣主及ヒ各相續人ハ各其得分丈ニアラサレハ買戻ヲナスヲ得ス然レ買主カ共同所有者又ハ一人ノ所有者ヨリ初メ買取りタルハ敢テ部分ヲ分ツテ爲シタルニアラス未タ分タサル物件ノ

買買ノ解除



全体ヲ買入タル者ナリ然ルニ賣主中ノ一人カ其得分ノミヲ買戻シテ他ノ部分ヲ殘シ置クハ此殘餘ノ部分ハ買主ノ望ヲ達スル能ハサル可キナリ故ニ若シ賣主中ノ一人共得分ヲ買戻サントスルキハ買主ハ他ノ買主一同ヲシテ全部買戻ヲ協議セシメ若シ協議ヲ爲サハルトキハ請求ヲ拒ムヘキ旨ヲ陳スルヲ得ヘシ斯テ各買主ノ協議アリタルカ又ハ他ノ賣主カ其權ヲ一人ニ讓リタルキハ全部ノ買戻ヲナスヲ得ヘシ(千六百七十條參看)

若シ買主一致セサルカ又ハ其權ヲ他ニ讓ルヲ欲セサルキ賣主ノ一人ハ賣主ヲシテ全部買戻ノ執行ヲ受ケシムルヲ得ルカ千六百七十條獲得者ハ買戻ノ請求ヲ免ルヘシトノ末文ニ因レハ賣主ノ一人ハ買主ニ強求スルヲ得サルカ如シ又道理上ヨリ觀察スルモ當ニ然ルヘシト云ハサル可ラス何者若シ一人カ全部ノ買戻ヲナスキハ他ノ賣主カ各々其部分ニ付テ有スル買戻ノ權ヲ橫奪スル者ナレハナリ假設他ノ買

主ハ目下買戻ノ權ヲ執行セサルモ其權ヲ全ク放棄シタルモノト云フ可ラス他日之ヲ執行セント欲スルヤモ計リ知ル可ラサルナリ

第三款 損失ニ原因スル賣買ノ取消

第一節 性質及ヒ其他ノ條件

千六百五十八條ニ依レハ買買ノ契約ハ買戻ハ權能及ヒ代價ノ過廉ニ因テ解除スルヲ得トアリ本條ニ立法者カ用キタル解除ノ文字ハ買戻ノ權能ノ點ニ於テハ不當ナルニアラス買買ハ買戻權ノ執行ニ因テ全ク解除シ痕跡ヲ止メサルヲハ既ニ説キタルカ如シ然レモ代價ノ過廉ニ付テハ解除ノ文字ハ妥當ヲ欠クモノナリ

代價過廉ハ解除ノ條件ニアラスシテ契約ヲシテ取消スヘキモノトナス處ノ瑕瑾ニ過キサルナリ加之取消スヘキ瑕瑾ト解除條件トハ其効果ヲ異ニスルモノナレハ立法者カ此混者ヲナセシハ欠點ト云ハサル可ラス今二者ノ差異ヲ示サン

賣買ノ解除



第一 取消スヘキ無効ノ契約トハ初ヨリ瑕瑾アリテ其成立ノ幾分ヲ妨クル者ヲ云フ千三百四條ニ擧グルモノハ皆此無効ノ契約ナリ之ニ反シテ解除ハ後ニ條件ヲ生スルニ由リ一旦完結シタル者ヲ解除スル考ナレハ其條件ノ發生如何ニ由リ其契約ハ或ハ消失シ或ハ消失セサルコトアルモノナリ

第二 契約ノ取消ハ當然行ハル、者ニアラス之ヲ取消スニハ裁判所ノ宣告ヲ必要トス之ニ反シテ契約ノ解除ハ當然行ハル、ヲ得裁判所ノ判決ヲ要スルハ解除條件默約ニ係ル場合ナルノミ

第三 契約ヲ取消スヘキモノトナラシムル瑕瑾ハ確認ニ因テ消滅セシムルヲ得一タヒ之ヲ確認シタルキハ此契約ハ嘗テ瑕瑾ナカリシ者ノ如ク十分有効ノモノトナル之ニ反シテ解除條件ハ確認スルコトヲ得ス契約者双方ハ新ニ解除條件ナキ契約ヲナスヲ得ルト雖モ是レ解除條件ノ確認ニアラスシテ新ナル一ノ契約ナレハ反致ノ効力ヲ有スル

能ハス

第四 無効取消ノ訴權ハ十年ノ時効ニ因テ消滅ス(千三百四條參看)之ニ反シテ解除ノ權ハ三十年ノ時効ヲ要ス(二千二百六十二條參看)

一 如何ナル賣買ヲ損失ノ爲ニ取消スヘキカ  
損失ノ爲メニ取消スヘキ賣買ハ必ス左ノ條件ヲ有セサル可ラス

第一 不動産ノ賣買

第二 賣主損失ヲ受ケタルコト

第三 十二分ノ七以上ノ損失アルコト

民法ノ原則ニ於テハ損失ハ契約取消ノ原因ニアラス此原則ハ千百十八條ヨリ推斷スルコトヲ得ルナリ本條ニ於テ損失ヲ以テ取消スヘキ原因トナス例外アルコトヲ示セリ此例外ハ一ハ相續財産ノ分配(八百八十七條二項參看)一ハ不動産ノ賣買是ナリ(千六百七十四條參看)今八百八十七條ヲ以テ不動産賣買ノ損失トヲ比較スルニ不動産賣買ニハ損失

賣買ノ解除



ノ高相續財産ノ分配ノ場合ヨリ甚々大ナラサル可ラサルヲ見ル分配ノキハ四分ノ一以上ノ損失ナレハ取消スヘキ者トスレモ不動産買買ニハ十二分ノ七以上ナラサル可ラス此差異ハ二者ノ性質ヨリ生スル者ナリ買買ノキハ契約者各々己レノ利得ヲ計畫ノ買買ヲ行フ者ノナレハ或ハ其計畫支離ノ些少ノ損失ヲ蒙リタリトテ之ヲ保護スルノ理由ナシ之ニ反ノ分配ニ至テハ其所爲全ク射利ニ出ツル者ニアラス相續人ノ平等ヲ目的トシタル親戚間ノ所作ナリ故ニ一人他ヨリ少額ヲ受クル者アルモハ平等ヲ破ル者ナレハ取消ヲ許スモノトス然レモ完全ノ平等ハ到底望ム可ラス故ニ立法者ハ四分ノ一ト定メタリ

立法者カ損失ニ因テ買買ヲ取消サシムル旨意ニ至テハ立法ノ當時ヨリ可否ノ議論實ニ盛ナリキ故ニ十分ニ立法ノ精神ヲ知ルヲ能ハサルナリ然レモ其精神ヲ考フルニ概テ左ノ如クナル可シ

不動産ハ人ノ最モ愛惜スル所ナリ然ルニ賣主カ不相當ナル代價即チ

十二分ノ七以上ノ損失ヲモ顧ミスシテ之ヲ賣却スル所以ノモノハ賣主ニ實ニ抵抗シ能ハサル無形ノ強制アルニ依テ事ノ此ニ至リタル者ト云ハサル可ラス金錢焦眉ノ需要アルヨリシテ代價ヲ顧ミス其意思ニモ反スル買買ヲナス者少シトセス是等ノ賣主ハ其承諾ニ瑕瑾アルモノナレハ法律ハ之ヲ保護セサル可ラスト

然ラハ立法者ハ何故ニ不動産ニ限リテ損失ノ取消ヲ許シ之ヲ動産ニ許サ、ルカ其理由ハ左ノ數項ニ過キサル可シ

第一 動産ヲ輕ンシ不動産ヲ重ンスル昔時ノ思想ニ支配セラレタルニ由ル可シ

第二 動産ハ其價時々變更シテ一定セサルモノナレハ後ニ至リ買價ノ高低ヲ確知スルヲ甚々難シトスルヲ以テナリ

第三 動産ハ運搬ニ容易ナル者ナレハ若シ買主カ過廉ノ價ヲ以テスルニアラサレハ買取ヲサル所ハ之ヲ他ニ運搬シテ需要者ヲ求メテ相



當ノ代價ニ賣却スルヲ得ヘシ不動産ノ一定不動ニシテ其土地固着ノ者ニアラサレハ買フヲ欲セサルカ如キコアラズ  
 法律ハ総テ不動産ノ賣買ト云ツテ區別ヲ設ケサルヲ以テ無形的ノ不動産地役收實權ノ如キモ含有スヘキモノトス  
 一通ノ契約書中ニ數多ノ不動産ト不動産ト共ニ包含シテ賣買シタルハ不動産ニ付シタル價十二分ノ五以下ナレハ取消ヲナスヲ得ヘシ然レモ不動産ノ價十二分ノ七以上ノ損失ヲ受クルモ取消ヲナスヲ得ス  
 何故ニ賣主ニノミ取消ノ權ヲ與ヘテ買主ニハ之ヲ與ヘサルカ賣主ノ地位ハ買主ノ地位ト異ニシテ常ニ不安ナル者ナリ買主カ不動産ヲ賣却スルハ金錢ノ需要アリテ必要已ム可ラサルカ爲メナリ故ニ貪婪ナル買主ヲシテ賣主ノ不幸ニ乘シテ利益ヲ貪リ其不幸ヲ増サシムルハ尤モ恐ルヘキヲナラサヤ之ニ反シテ買主ハ賣主ノ如ク或ル事情ノ爲メニ強制セラレテ不動産ヲ買ハサル可ラサル如キヲ決シテアル可ラ

ス且ツ買フ者ハ賣ル者ト異ニシテ常ニ餘裕アル者ト推測スルヲ得ヘシ是レ立法者カ賣主ヲ保護シテ買主ニ及ハサル所以ナリ  
 不動産ノ賣買ニ於テ十二分ノ七以上ノ損失アルモト雖モ取消ヲナスヲ得サルニ箇ノ例外アリ  
 法律ニ循ヒ裁判所ノ職權ヲ以テスルニ非サレハ爲スヲ得サル總テノ賣買ニハ損失ノ爲ニ取消ヲ爲スヲ得ス(千六百八十四條參看)此賣買ハ裁判所ノ職權ヲ以テスルニアラサレハ爲スヲ得サル者ナレハ若シ之ヲ取消シタルモハ復タ裁判所ノ職權ヲ以テ賣買ヲナサ、ル可ラズ一度裁判所ニテ爲シタル賣買ニ於テ損失ヲ蒙リタルモハ之ヲ再ヒスルモ損失ヲ少ナカラシムルヲ保シ難シ却テ損失ヲ大ニスルヤモ知ル可ラズ且ツ裁判所ニ於テ執行スル公賣ニハ總テ公告ノ式ヲ用ユルヲ以テ競買人充分ニ來ルモノナレハ常ニ相當ノ代價ヲ以テ賣却セラル、モノト見做サ、ル可ラズ



此賣買ハ必ラス裁判所ノ職權ヲ以テ爲サ、ル可ヲサルモノニ限ルモ  
 ノトス賣主其他之ニ利益ヲ有スル者ノ望ニ因テ裁判所ニテ執行スル  
 賣買ニハ適用セサルモノナリ何者若シ之ヲ許スキハ損失ノ爲ノニ生  
 スル取消ヲ避ケンカ爲メニ裁判所ノ競賣ヲ請求スルノ弊害ヲ生スル  
 可アル可ケレハナリ

第二ノ例外ハ損益未定ノ任運賣買ナリ損益未定ノ任運賣買トハ物件  
 ノ精確ナル代價ヲ知ル能ハサルモノ例ヘハ虛有權ノ賣買又ハ畢生間  
 年金ヲ代價トシテ賣買シタルモノ、如シ虛有權ハ使用收管者ノ生死  
 ニ因テ其値ヲ増減シ又年金モ權利者ノ生死ニ因テ評價スヘキモノニ  
 シテ人ノ生死ニ因テ或ハ損シ或ハ益シ一定確實ノ價ヲ有スル者ニア  
 ラス故ニ此種ノ賣買ニ於テハ運ヲ賣買スル者ニシテ確實ニ物件ヲ賣  
 買スル者ト云フ可ラス且十二分ノ七以上ノ損失ハ相當代價ヲ定メタ  
 ル後ニアラサレハ之ヲ知ル能ハス然ルニ人ノ生死ニ因ラサレハ代價

ノ當否ヲ知ル能ハサレハ從テ十二分ノ七以上ノ損失アリシヤ否ヤ知  
 リ得ルノ理アラサルナリ

三 如何シテ損失ノ額ヲ定ム可キカ

契約ノ取消ヲ請求シ得ヘキ無効ノ瑕瑾アルヤ否ヲ知ルニハ契約ノ成  
 リタル日ニ遡ラサル可ラス故ニ賣主カ受ケタル損失取消ヲ請求スル  
 ニ足ルヤ否ヲ定ムルニハ裁判官及ヒ鑑定人ニ於テ賣買當時ノ現況ヲ  
 考察シテ其相當代價ト買主カ買取リタル價トヲ比較セサル可ラス(千  
 百七十五  
 條參看)

取消ヲ請求スル者ハ賣買ノ當時ニ損失アリシヲ明証セサル可ラス  
 此証明ハ請求者ノ具陳スル事項充分損失アリト信ヲ措クニ足ル重大  
 ノ場合ニ非サレハ裁判官之ヲ准許スルヲ得ヌ(千六百七十七條參看)故  
 ニ例ヘハ賣主カ其不動産ハ今マ賣却シタル價ヨリ四五倍ノ高價ヲ以  
 テ買取リタル者ナルヲ又ハ此不動産ハ今マ賣却シタル價ヨリ四五倍

賣買ノ解除



多キ價額ノ利息ニ應スル價ヲ以テ貸貸セシコヲ引証セハ裁判官ハ損失ノ証明ヲ准許スルコアル可シ之ニ反シテ賣主カ引証セシ事實ハ皆ナ損失ノ推測ヲナスニ足ラサル者ナルキハ裁判官ハ証明スルコヲ許サ、ルナリ裁判所ニ於テ証明ヲ准許シタルキハ如何シテ証明スヘキカ鑑定人三名ノ報告ニ依ルニアラサレハ之ヲ爲スヲ得ス(千六百七十八條參看)故ニ裁判官ハ如何ニ自カラ信スルモ豫メ鑑定人ノ報告ヲ得タル後ニアラサレハ損失アルモノト判決スルコ能ハス  
鑑定人ハ共ニ一通ノ調書ヲ製シ衆議ヲ以テ全員ノ説ヲ定ムヘシ若シ各其説ヲ異ニスルキハ其説ノ異ナル旨意ヲ明記ス可シ然レハ鑑定ハ唯々事實ノ如何ヲ詳明スルモノナレハ裁判官ハ鑑定人ノ報告ニ制セラル、コナシ裁判官ニ於テ若シ事實ヲ証明スルニ足ラスト思量シタルキハ之ヲ拒絕シテ採用セサルコヲ得

### 三 取消ノ訴權

損失ニ原因セル取消ノ訴權ハ承諾上ノ瑕疵ニ根基スル無効ノ訴權ナリ何者法律ハ此損失ノ場合ニハ錯誤又ハ無形的ノ強制アリタル者ト推測スレハナリ物ノ價ヲ知り又ハ行爲ノ自由ヲ有スル者ハ其所有不動産ヲ相當ノ價ヨリ十二分ノ五以下ニテ賣却スルノ理アル可ラス然ルニ之ヲナシタルハ其承諾ニ瑕疵アルモノト云ハサルヲ得ス既ニ承諾ニ瑕疵アラハ此瑕疵ハ則チ契約無効(關)ノ原因トナルナリ然レハ此取消ノ訴權ハ損失ニ基ヒスルモノナレハ他ノ通常無効取消ノ訴權ヨリ特別ノ規定ニ從フモノトス

損失ニ基因スル取消ノ訴權ハ賣買當日ヨリ二年ヲ過クレハ受理ス可ラサル者トス是レ一般ノ規則ニ反スル例外ナリ一般ノ規則ニ由レハ無効取消ノ訴權ハ十年間之ヲ受理スヘキモノナリ(千三百四條)故ニ若シ損失ニ基因スル訴權ヲ承諾上ノ瑕疵アリトシテ無効トスル者トセハ同シク十年ノ期限ニ從ハサル可ラス然ルニ爰ニ二年ノ期限ヲ立テ

### 賣買ノ解除



タルハ全ク法理的ノ思想ヨリ來リタル者ニアラスシテ和解ノ思想ヨリ設ケタル者ナリ故ニ斯ク前後道理ノ貫カサル結果ヲ生シタルナリ初メ立法會議ニ於テ此損失ヲ以テ取消ノ原因トナスヘキヤ否ヤニ付テハ議論甚々盛ナリシモ遂ニ之ヲ設クルニ決シタリ然ルニ訴權ノ時効ヲ定ムルニ至テ原案ヲ賛クル者ハ十年ノ時効ヲ主張シ之ニ反對スル者ハ六ヶ月又ハ一年ノ時効ヲ主張シテ議論一決セサリシヲ以テ和解ノ說ヲ採テ二年トナスニ至リタル者ナリ

買主ハ其撰擇ニ依テ代價ヲ回收ノ物件ヲ返還シ或ハ代價ノ追補ヲナシテ物件ヲ保有スルヲ得然レモ之カ爲メニ買主ノ義務ヲ或ハ不動産或ハ動産ヲ以テ目的トスル撰擇一目的ノモノトナスハ誤レル者ナリ若シ之ヲ撰一義務トスレハ買主カ不動産ヲ返還スルルハ其義務ハ不動産ノ義務トナリ代價ヲ追補スルルハ動産ノ義務トナルモノナリ然レモ買主ノ義務ハ任意ニシテ不動産返還ハ其真正ノ義務ニシテ代價追

補ハ其任意ノモノニ過キス故ニ買主カ其撰擇ヲナスヲ拒絶シタルルキ買主カ買主ヲ強制シ得ヘキモノハ其不動産ノ返還ニシテ代價ノ追補ハ決シテ強求シ得ヘキモノニアラス

取消ノ訴權ハ第三者ニ對シテ執行スルヲ得ルカ否之ヲ執行スルヲ得サルナリ何者取消ノ訴權ハ契約上ヨリ生スル者ニシテ所謂對人訴權ナレハナリ然レモ千六百八十一條ニ因レハ此訴權ハ第三者ニ對シテ執行スルヲ得ルカ如シ何者該條ハ第三者ニ與フルニ正當代價ノ追補ヲナシテ物件ヲ保有スルノ權ヲ以テスレハナリ然レモ之ヲ以テ此訴權ヲ物上權ナリト結論ス可ラス法律カ第三者ニ與フルニ此權ヲ以テシタルハ一度ヒ訴權ノ執行アリテ契約取消サル、ルハ契約ハ會テ成立セサリシ者トナルヲ以テ其効果自ラ第三者ニマテ及フコトアル場合ヲ見タルニ過キス此訴權ハ常ニ買主ニ對シテ執行セラル、者ニシテ第三者ニ對シテ直接ニ執行セラル、ヘキモノニアラス併シ此裁判ノ



効力ヲ第三者ニ對抗シ得ル爲メニ第三者ヲ訴訟ニ参加セシムルハ買主ノ爲メニ最モ利益アル者トス

第二節 損失ニ原因スル取消ノ効果

裁判所テニ取消ヲ言渡シタルハ買主ハ物件ヲ返還スルカ又ハ之レヲ保有スルカ二者ノ中之レヲ擇フハ權アルモノトス(第一千八百六十一條參看)

第一 物件ヲ保有スルヲ撰擇スル場合

物件ヲ保有セント欲スルハ全額ノ十分ノ一ヲ控除シ正當代價ノ差額ヲ辨濟セサル可カラズ故ニ相當代價百圓ノ不動産ヲ四十圓ニテ賣買シ賣主ハ損失ノ原因ニ依ツテ買買ノ取消ヲ准許セラレタリトセン買主不動産ヲ返還セサント欲セハ正當代價ノ差額六拾圓ヲ辨濟セサル可カラズ然レハ全額ノ十分一ハ自ラ買主ノ正當ナル利益トシテ之レヲ控除スルヲ得ルモノナレハ買主ハ五十圓ノ差額ヲ爲シテ可ナルモノナリ買主カ不動産ヲ保有セントセハ取消起訴ノ日ヨリ差額金

ノ利息ヲ拂ハサル可ラズ(第一千六百八十二條參看) 請求ノ日マテハ買主自ラ完全ノ所有主ト信セシ者ト認定スルヲ以テ之レニ對シテ差額金ノ利息ヲ請求スルノ理由ナキモノナリ然レハ請求ノ日以後ハ買主ニ完全ナル所有主ニ非サルヲ知ラシムルヲ以テ之レニ對シテ利息ヲ拂ハシムルモ敢テ不當ナルニアラス加之ナラス裁判言渡ノ効力ハ起訴ノ日ニ遡ルモノナリ故ニ賣主ハ起訴ノ日ヨリ差額金ニ付イテ權利ヲ有スルモノトセサル可ラス

第二 買主カ不動産ヲ返還スル場合

買主カ不動産ヲ返還スルハ買主ハ既ニ受取リシ代價ヲ償還セサル可カラズ  
賣買取消サレタルハ曾テ成立セサルモノト認定セラルヲ以テ論理ヲ貫カントセハ買主ハ果實ヲ又々買主ハ代價ノ利息ヲ契約結成ノ日ヨリ起算シテ返還セサル可ラサルカ如シ然レハ法律ハ取消訴訟起

賣買ノ解除



ル迄ハ果實ト代價ト互ニ相殺スル者ト認定セリ故ニ賣主ト買主トカ  
互ニ利息ト果實ノ計算ヲ爲スハ起訴ノ日以後ニアルモノナリ(第八千六  
二條第二項及  
三項參看)

然レモ第六百八十二條ノ末項ニ依レハ物件果實ヲ生セサルモハ賣  
主ハ其返還スヘキ代價ヲ受ケ取りタル日ヨリ以來ノ利息ヲ計算セサ  
ル可カラストアリ買主ハ物件ヲ受ケ取りタル日ヨリ之レヲ返還スル  
日ニ至ル迄ハ自ラ之ヲ使用シテ物件ノ利益ヲ享有シタルニ其償ヲ出  
スニ及ハスシテ賣主獨リ其代價ノ利息ヲ拂ハサル可カラストスルハ  
理ニ反スルモノト云ハサル可カラス

取消允許セラレタルモ不動産ヲ返還セシムヲ撰擇スル買主ハ賣主カ  
總テノ償還ヲ盡了スル迄ハ第六百七十三條ノ買戻ノ權能ヲ有スル買  
主ノ如ク物件押留ノ權ヲ有スルヤ否ヤ物件押留ノ權ハ一ノ特權ニシ  
テ必ス明文アルヲ要ス然ルニ右ノ場合ニハ更ニ明文ナキヲ以テ或ハ

買主ハ押留權ヲ有セサルモノト論スル者アリ然ルニ第六百八十一  
條ニ依レハ獲得者ハ辨濟シタル代價ヲ回收シテ物件ヲ返還スルカ云  
々トアリ故ニ買主ハ賣主カ辨濟ヲ受ケサル以上ハ物件ヲ返還スルニ  
及ハサルモノト云ハサル可ラス多クノ裁判例モ亦此說ヲ採用セリ  
第六百七十四條ニ依レハ契約書中ニ於テ損失取消ノ訴權ヲ放棄ス  
ル旨ヲ記載スルモ賣主ハ尙ホ此ノ訴權ヲ失フモノニアラス若シ此ノ  
契約ヲシテ有効ナラシメハ買主ハ常ニ契約ノ當初ニ於テ買主ニ對シ  
此ノ條件ヲ請求スヘシ然ルモ元來賣主ハ無形ノ強迫ニ由リ此ノ如  
キ不利ノ契約ヲナス者ナレハ金圓ヲ得ント欲スルノ急ナルヨリ容  
易ク此ノ請求ニ應スヘシ若シ果シテ然ルモ立法者カ不幸ノ買主ヲ保  
護スルノ目的ヲ以テ設ケタル取消訴權ハ全ク其効力ヲ失フニ至ルヘ  
シ故ニ此訴權ヲ賣主ニ與フル以上ハ其拋棄ノ約束ヲ無効トスルハ首  
尾貫徹セル者ト云ハサルヘカラス



契約書中ニ於テ此訴權ヲ放棄スルヲ許サ、ルヲ以テ之ヲ見レハ契約後ニハ之ヲ許スモノタルカ如シ然ハ如何ナル場合ニ於テ此訴權ノ放棄ヲ行フヲ得ルカ

契約普通ノ原則ニ由レハ瑕疵アル契約ハ總テ之ヲ確認スルヲ得ルナリ然レモ此ノ確認ハ契約ニ存在セシモノト同一ノ瑕疵ヲ有ス可ラス例ヘハ詐偽ノ瑕疵アルヨリシテ從來契約取消シ得ヘキ者ナリシニ復タ詐偽ノ手段ヲ施シテ之ヲ確認セシメタル場合ニ於ケルカ如シ故ニ確認ニ依テ契約ヲ修正ニセントセハ其確認ハ契約ヲ取消スヘキ者トナラシメタル瑕疵ノ消滅シタル後ニ於テセサル可ラス然ラハ損失ニ原因スル取消訴權ヲ放棄スルハ取消ノ原因トナレル損失消滅シタル後ナラサル可ラス何レノ時ヲ以テ損失消滅シタリト云フヘキカ賣主カ斯ク非常ノ損失ヲ願ニスシテ此ノ賣買ヲナス所以ハ金圓ヲ得ルノ非常ノ火急アルカ爲メナレハ損失ハ無形強迫ノ一種ト云フヘキ

ナリ故ニ未タ代價ヲ受取ラサル前ニ賣主其契約ヲ確認シタリトセンカ之ヲ確認シタルハ單ニ代價ヲ得ント欲スルカ爲ニシテ損失ノ原因ヲナス無形ノ強迫ハ未タ消滅セスト云ハサル可ラス故ニ確認ハ必ス代價受取ノ後レナサ、レハ其効力ヲ有セサル者ナリ賣主一度ヒ代價ヲ受取リタルキハ之ヲ確認スルト否トハ其自由ニ存スル者ニシテ既ニ他ノ強迫ヲ受クルモノニ非サルナリ他ノ強迫ヲ受ケスシテ自ラ之ヲ確認スル以上ハ其確認ハ充分ノ効力アル者ト云ハサル可ラス

## 第六章 糶賣

數人共通ノ物件ヲ損失ナク平當ニ分ツヲ得サルキ又ハ數人共有スル物件ヲ協議ノ上分配シテ其分配ヲ受クヘキ各人カ皆己レノ所有トナスヲ得サルモノ又ハ所有トナスヲ欲セサル物アルキハ之ヲ賣却シテ其代金ヲ分配スル之ヲ糶賣ト云フ故ニ糶賣ハ共同所有ニ係ル物品ヲ物件ノ儘ヲ以テセスシテ代金トシテ共同所有者間ニ分配スル



一ノ分配法ナリトス  
 一箇ノ物件ヲ數人ノ共同所有トナシ置クハ社會經濟上ノ利益ヲ害スルヲ少ナカラサルヲ以テ何人ト雖モ共同所有者ノ一人タルモノハ共同物ノ分配ヲ請求スルノ權利アルモノニシテ永久ノ間共同所有者ヲサル可ラストノ義務アルヲナシ然レモ實際ニ於テ分配スルヲ得サル物件少シトセス例ヘハ動産ノ如キハ都合好ク分配シ得ルモノナキコアラスト雖モ不動産ノ如キハ分配シ得ヘカラサルモノ多シ縱令ヒ之ヲ分配スルモ損失ヲ蒙ラサル可ラサルノ不幸ヲ生スヘシ故ニ分配シ得ヘカラサル物件カ又ハ分配シ得ルモ損失ヲ蒙ラサル可ラサル物件アルキニ共同所有ヲ廢シテ各己獨立ノ所有トナサンニハ該物件ヲ賣却ノ其代金ヲ分配スルノ外道ナシ又共同物件中ニ分配シ得ヘ者アルモ各人カ之ヲ所有スルヲ好マサルキモ均シク糶賣シテ其代金ヲ分ツモノトス

右ノ糶賣ハ必ス裁判所ニ於テ爲スモノトス然レモ所有者悉ク丁年ナ  
 ルキハ公証人ノ面前ニ於テ之ヲ爲スヲ得ルモノトス又之ヲ糶賣スル  
 キ若シ其共同所有者ノ一人其物件ヲ高價ニ賣却セント欲スルキハ共  
 有者外ノ他人ヲシテ糶賣ニ與ラシムルヲ要ムルノ權利アルモノト  
 ス尤モ共同所有者ノ一人未丁年ナルキハ他人ヲシテ必ス糶賣ニ與ラ  
 シメサル可ラス故ニ糶賣ニハ他人ヲ與ラシメスシテ共同所有者ノミ  
 ニテ公賣スルハ一般ノ原則ナリトス何ントナレハ糶賣ハ一ノ分配法  
 ニシテ分配ハ共同所有者ノ間ニ行ハルベキモノナレハナリ然ルニ共  
 同所有者ノ一人ガ未丁年ナルキ他人ヲシテ糶賣ニ與ラシムルモノハ  
 是全ク不能力者ヲ保護スルノ意ニ出テタルモノナリトス  
 糶賣ハ分配ニ均シト雖モ其効果ハ常ニ分配ト同一ナルモノニアラス  
 其効果ハ之ヲ二ケニ區分セサル可ラス  
 第一 共同所有者ノ一人ガ買受人トナリシキ

糶賣



此場合ニハ其糶賣ハ則チ分配ノ處分ナルヲ以テ分配ヲ規定スル總テノ原則ヲ適用セサル可ラス故ニ此糶賣ハ所有權ノ移轉ヲナス賣買ニアラヌシテ單ニ所有權ノ歸スル處ヲ表明スルニ止マルノミ此ノ糶賣ハ所有權ノ表明ニ過キサルヨリシテ左ノ諸結果ヲ引クヲ得ヘシ

- 一 糶賣前ニ共同所有者ノ一人(買受人)カ右ノ物件ニ付テ他人ニ與ヘシ書入質權及ヒ他ノ物權ハ皆消滅ス然レモ買受人カ糶賣前ニ他人ニ與ヘシ書入質權及ヒ其他ノ物權ハ十分ノ効力ヲ以テ成立ス何ントナレハ買受人ハ糶賣ニ因テ始メヨリ此物件ノ所有者タリシモノト表明セラレタレハナリ
- 二 買受人ノ共同所有者ハ四分ノ一以上ノ損失アルキハ分配ヲ取消サシムルノ權利ヲ有ス
- 三 買受人ノ共同所有者ハ共同分配人ノ特權ヲ有スルヲ得ヘシ
- 第二 糶賣ニ與リタル他人カ買受人トナリタルキ

此ノ場合ニハ糶賣ハ共同所有者カ買受人ニ賣却シタルモノニシテ總共同所有者ト買受人トノ間ニ賣買アリタルモノトス故ニ凡テ賣買ノ原則ヲ適用セサル可ラス斯ク此糶賣ヲ以テ賣買ト同視スルヨリ左ノ諸結果ヲ生スヘシ

- 一 糶賣前ニ共同所有者カ約諾セシ書入質ノ權及ヒ其他ノ物權ハ皆生存スルヲ通常賣買ノ場合ニ於テ賣主カ約諾セシ諸權利ノ消滅セサルト同一ナリトス
- 二 共同所有者ハ買受人ニ對シテ擔保ノ義務ヲ負ハサル可ラス
- 三 共同所有者ハ買主ノ特權解除ノ權利等ヲ有スルヲ得ルモノトス

### 第七章 債主權ノ移轉

#### 第一款 總論

債主權ハ通商物ナレハ有償又ハ無償ニテ他ニ移轉讓與スルヲ得ヘ  
債主權ノ移轉



シ之レヲ有債ニテ移轉スルキハ全ク買賣契約アリタル者ナレハ立法者ノ規定セル特別條規ヲ除クノ外ハ買賣ノ法則ヲ適用スヘキ者ナリ然ルニ往時羅馬法學者ハ債主權ナル者ハ讓與ス可カラサル者トセリ其說ニ曰ク債主權ハ確定セル債主負債主間ニ生シタル關係ナレハ此關係ハ債主若クハ負債主變更スルキハ隨テ消滅スル者ナリ故ニ債主權ハ確定セル債主負債主ト運命ヲ共ニスルモノト云ハサル可カラス是レ債主權ノ移轉ノ許ス可カラサル所以ナリト然ルニ之レヲ禁セシヨリシテ融通上ノ不便ヲ來タシ從テ經濟上ニ大ナル不利益ヲ感セシヲ以テ羅馬法學者ハ一計ヲ案出シテ此不便ヲ救済シタリ即チ債主權ヲ他人ニ移轉セント欲スル權利者ハ讓受人ニ義務者ヲ追求スルノ代理ヲ爲サシムル者トセリ然レニ代理トシテ義務者ヲ追求スルト權利ノ讓受人トシテ之レヲ追求スルトハ其間大ナル差異アル者ナリ若シ之レヲ代理トスレハ委任者ノ意ヲ以テ之レヲ取消スコトヲ得ルノミナ

ラス又代理ナレハ委任者ノ死亡ト共ニ消滅セサル可カラス斯ク權利ヲ買受ケントスル者ハ代理者ノ名義ニアラサレハ之レヲ買取ルコト能ハストスレハ之レヲ純然タル買受ニ比スレハ其保安甚タ少ナキ者ト云フヘシ從テ好シテ權利ヲ買受ケル者ナキニ至ルヘシ是ヲ以テ佛國立法者ハ特別ノ法律ナキハ權利モ一ノ通商物ニシテ凡テ此レヲ買買スルコトヲ得可キモノトセリ

然レニ羅馬法學者ノ說ノ如ク移轉讓與スルヲ得ヘカラサル權利モ亦ナキニアラス全ク權利者ノ一身上ニ特別ノ關係ヲ有スル權利ハ之レヲ移轉スルヲ得ス例ヘハ甲者カ病中ニアル乙者ヲ介抱スヘキコト契約シタル場合ノ如シ此場合ニハ乙者ハ甲者ヨリ看護ヲ請クヘキノ權利ヲ他人ニ移轉スルヲ得サルナリ又養育料ヲ受ヘキ權利ノ如キハ佛法典中共移轉ヲ禁止シタル者ナシト雖ニ之レヲ移轉スルコトヲ得サル者ナリ何者養育料ノ權利ハ權利者ノ身分ト密附ノ關係ヲ有スル者ニ



シテ此身分ナキハ此權利ハ孤立生存スルヲ得サレハナリ且養育料ハ權利者ノ需用ト義務者ノ資力トニ從テ常ニ變更スル者ナレハ一定ノ額アルヲナシ斯ク此權利ハ權利者ノ需用ニ基キテ其額ヲ定ム可キ者ナレハ之レヲ移轉スルヲ能ハサル者ト云ハサル可カラズ立法者ハ使用權ヲ以テ讓與ス可カラサル者トセリ使用權ノ讓與ス可カラサルト養育料權利ノ讓與ス可カラサルトハ其理由全ク相同シク二者ノ間更ニ差異ヲ見サルナリ

第一款 債主權移轉ノ効果

債主權讓與ハ其効果全ク賣買ト同一ナル者ナリ又第一千六百九十二條ニ由レハ債主權ヲ賣渡シタルキハ保証并ニ特權及ヒ書入質權等ノ如キ總テ其權利ニ附帶スル諸件ヲ包含スヘシト此原則ハ甚々明瞭ナルモノニシテ又一點ノ疑ヲ容ル可キ者ニ非サルナリ何トナレハ賣買法ノ通則ニ由レハ賣主ハ總テ賣買ノ目的物ニ附帶スル諸權利ヲモ買主

ニ移轉スル者ナレハナリ

第一千六百九十二條ニ於テ立法者カ債主權ニ附帶スル者トシテ舉示シタル諸權利ハ制限的ノモノニアラス單ニ例ヲ示シタルモノナリ故ニ右ノ諸權利ノ外利息ノ如キ諸權利モ附帶シテ共ニ移轉スル者トス何トナレハ主ニ因ツテ從ヲ併スノ權ニ因リ此等ノ諸利益ハ所有主乃チ買受人ノ所有ニ歸セサル可カラサル者ナレハナリ

右ノ如ク債主權ハ舊權利者ノ所有ナリシキト同一ノ情態ヲ以テ新權利者ニ移轉スト雖モ權利者ノ身分ヨリ來ル利益ハ之レヲ移ス能ハス例ハ未丁年者カ其債主權ヲ丁年者ニ賣却シタリトセシ此債主權未丁年者ノ手中ニ存セシキハ期滿効ノ停止アリシト雖モ丁年者ノ所有ニ歸スルキハ未丁年者ノ所有ニ屬セシキノ情態ヲ變更シテ也タ期滿効ノ停止ヲ見サルナリ抑モ買受人ハ全ク讓渡人ト同一ノ權利ニアラサレハ有スル能ハス讓渡人ハ未丁年ナルヲ以テ時効停止ノ利益ヲ享

債主權ノ移轉



有スト雖モ若シ丁年ニ至ルキハ此利益ヲ有スル能ハス今未丁年者カ  
 債主權ヲ丁年者ニ讓渡スハ已レカ總テノ權利ヲ讓渡スト同時ニ權利  
 者ハ丁年者ト變シタレハ猶未丁年ノ權利者丁年ニ達シテ時効停止ノ  
 利益ヲ享有スルノ權利ナキ如ク此ノ未丁年者ヨリ其權利ヲ讓受ケタ  
 ルモノナレハ時効停止ノ利益ヲ享有スルノ權利ナキ者ト云ハサル可  
 カラス且讓渡人ハ債主權ヲ移轉スト雖モ決シテ其身分ヲモ讓與スル  
 モノニアラス又實際之レヲ讓渡シ得ヘキ者ニアラサルナリ  
 債主權ノ移轉ハ前ニ述ヘタル如ク債主權ノ本体ハ固ヨリ其附帶ノ諸  
 權利ヲモ併セ移ス者ナレハ債主權若シ瑕瑾ヲ有スルキハ此瑕瑾モ共  
 ニ附帶シテ移轉スル者ナリ故ニ最初ノ權利者詐偽ニ由テ此債主權ヲ  
 有セシ者ナルキハ義務者ハ後ノ權利者即チ讓受人ニ對シテ詐偽ノ瑕  
 瑾ヨリ生スル無効ヲ主張スルヲ得ヘシ何トナレハ義務者ハ少シモ此  
 移轉ニ干渉セサリシヲ以テ此移轉ニ由テ其義務ニ變更ヲ來メス可キ

ノ理ナケレハナリ權利ノ移轉ハ權利者ヲ變スルノミニシテ債主權ハ  
 體ハ變更ヲ受クルモノニアラサルナリ

第一 双方間ニ於テハ權利如何シテ移轉スヘキヤ

權利ノ讓與モ一ノ賣買ナルコトハ前已ニ論シタルカ如シ故ニ特別ノ規  
 則ナキ以上ハ凡テ賣買ノ通則ヲ以テ之レニ適用セサル可カラス而シ  
 テ第一千六百九十條ハ第三者ニ對シテハ權利ノ移轉賣買ノ通則ニ由テ  
 サル旨ヲ規定セリ是ニ由テ之レヲ觀レハ權利ノ移轉ハ双方間ニ於テ  
 ハ賣買ノ通法ニ由ル者ナルヲ知ルヘシ故ニ双方ニ於テ代價物件ニ就  
 テ合意アリタルキハ設令代價ノ辨濟ナク物件ノ引渡ナキモ權利ハ完  
 全ナル移轉ヲナス者ナリ

第二 第三者ニ對シテハ如何シテ移轉スルヤ

民法ノ通則ニ從ヘハ總テノ權利ハ第三者ニ對スルモ双方間ニ於ケル  
 カ如ク法式ヲ要セスシテ移轉スル者ナリ然レモ債主權ノ移轉ニ就テ

債主權ノ移轉



ハ立法者殊ニ例外規則ヲ設ケタリ此例外ハ即チ第千六百九十條ナリ  
 本條ニ據レハ債主權ノ移轉ヲシテ第三者ニ對シテ有効ナラシメント  
 セハ債主權ヲ讓與シタル旨ヲ義務者ニ通達スルカ若クハ義務者ヲシ  
 テ證書ヲ以テ讓與ヲ承認セシメサル可カラズ本條ニハ單ニ權利ノ讓  
 與云々ト汎博ナル文字ヲ使用スルト雖モ本條ノ權利ハ汎ク通スル者  
 ニ非ラスシテ止テ債主權ハ一ニ過キサル者トス故ニ權利者及ヒ義務  
 者間ノ法鎖ニ係ハラス全ク物件上ニ成立シ物件上ニ行ハル可キ物上  
 權ハ本條ノ外ニアル者ナリ何トナレハ物上權ノ場合ニハ賣渡サル、  
 權利ニ付確定セル義務者ナケレハナリ  
 債主權ノ讓與ヲシテ第三者ニ對シテ有効ナラシムルニハ何故ニ第千  
 六百九十條ノ法式ヲ履マサル可カラサルカ是レ第三者ニ讓與ハアリ  
 タルコトヲ知ラシメ依テ欺騙ニ罹リ損害ヲ蒙ル如キコトナカラシメンカ  
 爲ニ特別ニ此法式ヲ要スル者ナリ然レモ止テ義務者ニ通告シ若クハ

公正証書中ニ於テ之ヲ承認セシムルモ他ノ第三者ニ對シテ充分讓  
 與ヲ公ケナラシムル者ト云フ可カラサルカ如シト雖モ賣買ノ當時ニ  
 於テ讓與アリタルコトヲ知ルノ利益ヲ有スル者ハ何人ナルヤ豫メ之レ  
 ヲ知ルコト甚タ難ク又若シ之レヲ知ルコトヲ得ルトスルモ利益ヲ有スル  
 一般ノ人ニ之レヲ通告シテ其欺騙ニ罹ルコトヲ防グハ實際爲シ得可カ  
 ラサルコトナリ故ニ立法者ハ義務者一人ニ通告スレハ万人ニ通告スル  
 ニ一シキ者ト看做セリ何トナレハ若シ人アリ此債主權ヲ讓受ケント  
 スルモハ必ス義務者ニ對シテ尙ホ義務ヲ負ヘルヤ否ヤヲ問フヘケレ  
 ハナリ義務者ハ義務ヲ盡スヘキ權利者ヲ變更スルモ其負擔スヘキ義  
 務ニ於テハ更ニ變更ヲ來タサ、ルニ由リ第三者カ來リテ權利ノ讓與  
 如何ヲ質問スルニ當テ權利ノ讓與アリシコトヲ陰蔽スルモ利益ナキヲ  
 以テ第三者ヲ欺クコトナシ必ス實ヲ以テ之レニ告クヘシ既ニ義務者ハ  
 第三者ノ質問ニ對シテ之レヲ欺クノ利益ナク之レニ告クルニ實ヲ以



テスル者トセハ義務者ニ通告スルノ一事ヲ以テ他ノ第三者ハ悉ク權利ノ移轉アリタルヲ知り得ル者ト云ハサル可カラス是レ立法者カ義務者ニ通告スルノミヲ以テ權利ノ移轉ヲ公ケニスルニ足ル者ト信シタル所以ナリ然レモ義務者ハ第三者ノ質問ニ對シテ之レニ實ヲ答ヘサル可カラサルノ義務ナキ者ナレハ決シテ此方法ヲ以テ完全ナル者ト云フ可カラス故ニ權利ノ移轉ヲシテ充分公ケナラシムルカ爲ニ書入質規則ニ於テハ第五條權利ノ移轉ハ必ス之ヲ登記簿ニ記入スル者トセリ然レモ此規則ハ單ニ書入質トナリ又ハ特權ヲ附與セラレタル權利ニ止マル者ナレハ他ノ債主權ニ關スルモ唯々第六百九十條ノ法式ニ由ルノ外ナシ

第三者ニ對シテ權利ノ移轉ヲ有効ナラシムル法式ハ如何移轉ノ通達ト承認是レナリ  
 移轉ノ通達ハ裁判所ノ使吏ヲ以テナサハル可カラス故ニ此通達ハ移

轉ノ日附及ヒ証明カヲシテ公正ノカヲ得セシムル者ナリ移轉ノ日附ヲシテ公正ノカヲ得セシムルハ權利讓受人ニ大ナル關係ヲ有スル者ナリ何トナレハ若シ讓渡人カ詐僞ヲ行フテ債主權ヲ順次數人ニ轉賣スルコトアラハ此場合ニ於テ完全ノ權利ヲ讓受ケタル所有者ハ最モ先キニ通達ノ法式ヲ履行シタル者ナル可ケレハナリ  
 承認ハ公正證書ヲ以テセサル可カラス其理由ハ立法者ニ於テ所有權移轉ノ契約ヲ正確ニセシメ他日ノ紛議ヲ防制セント欲スルニ在ルナリ契約ヲ正確ニシ他日ノ紛議ヲ防制スルハ公正證書ニ據ラサレハ能ハサルナリ然レモ義務者私印證書ヲ以テ權利ノ讓與ヲ承認シタルモハ何ノ効力ヲモ生セサル者ト結論ス可ラス義務者私印證書ヲ以テ承認シタルモハ義務者ハ其負債ヲ權利讓受人ニ對シテ辨濟スヘキコトヲ約シタル者ニシテ其契約ハ充分効力ヲ有スル者ナリ尤モ此契約ハ第三者ニ對シテハ効力ヲ有スル能ハサル者ナリ何トナレハ第六百九

債主權ノ移轉



十條カ公正証書ヲ必要トスル所以ハ權利讓受人ヲシテ第三者ニ對シテ讓渡ノ効力ヲ有セシムル爲メナレハ義務者カ私印証書ヲ以テ讓受人ニ對シテ負債ノ辨濟ヲ契約スルモ公正証書ニ代リテ其効力ヲ有セシムルヲ能ハサレハナリ

權利讓受人カ其讓受ヲ有効ナラシムルニハ通達ト承認トノ二ニシテ讓受人ニ對シテハ二者同一ノ効力ヲ有スル者ナレハ義務者ヨリ之レヲ見ルキハ其効果同シカラサルヲアリ第千二百九十五條ニ由レハ義務者權利者カ他人ニ其權利ヲ讓與シタルヲ承認シ其際此義務ハ讓渡人ト相殺ス可キ者アルヲ以テ之ヲ相殺セント欲スル旨ヲ告ケサリシキハ縱令其承認前ニ權利者ニ對シ義務ノ相殺ヲ求メ得ヘキ權利ヲ有セシト雖モ一タヒ承認ヲ爲シタル後ハ相殺ヲ求メ得ヘキ權利ヲ放棄シタル者ト認定スル者ナリ之レニ反シテ通知ヲ受ケタルキハ唯タ其通知以後ニ讓渡人トノ間ニ生シタル相殺ヲ行フヲ得サルノミニシ

テ其以前有シタル相殺ヲ求メ得ヘキ權利ヲ放棄シタル者ト認定スヘキ理由存セサルナリ

多クノ學者ハ本條ヲ援引シテ曰ク義務者カ權利讓受ヲ承認スルハ讓受人ヲ我カ債主ト認メ之レニ對シテ義務ヲ負フヲ承認スル者ナリ既ニ一タヒ義務ヲ負フヲ承認スル以上ハ承認前ニ最初ノ權利者ニ對抗シ得ヘキ權利ハ總テ放棄スル者ト認メサル可カラス啻ニ相殺ノ場合ニノニ限ルニ非ラス總テ義務者カ抗斥<sup>エキセツ</sup>ノ權利ヲ有スル場合ハ皆ナ然リト然レハ立法者カ第千二百九十五條ノ場合ヲ以テ義務者ハ相殺ノ權利ヲ放棄シタル者トシタルハ一ノ法律上ノ推測ニ過キサルナリ抑モ法律上ノ推測ハ之レヲ比附援引スルヲ得サルハ法律ノ原則ナリ而シテ此原則權利ノ消滅ニ關スルキハ尤モ嚴肅ナラサル可カラズ故ニ立法者ハ本條ニ於テ單ニ相殺ノ場合ヲ規定シテ一言ノ他ニ及ハサルヲ以テ之レヲ見レハ義務者カ讓與ヲ承認スルノ一事アルニヨ



リ相殺ノ場合外ニ於テモ義務者ハ總テノ抗斥ノ權利ヲ放棄シタルモ  
 ノト認定スルコト能ハサルコト明カナリ  
 抑モ通達又ハ承認ノ法式ハ如何ナル爲メニ之レヲ要スルヤ是レ單ニ  
 第三者ニ債主權ノ移轉ヲ知ラシムルカ爲ニ設ケタル規則ニ過キサレ  
 ナリ故ニ此公示ノ法式ハ債主權ノ性質ヲ變更シ債主權ノ無効ヲ以テ  
 有効ナラシムルカアル者ニアラス又債主權ノ瑕瑾アル性質ハ讓與并  
 ニ通達及ヒ承認ニ因テ善良ニ歸スル者ニアラス債主權ハ讓與アルモ  
 尙ホ其舊來ノ原因條件及ヒ瑕瑾ヲ以テ生存スル者ナリ尤モ義務者ハ  
 最初ノ權利者ニ對抗シ得ヘキ無効申立ノ權利ヲ自由ニ放棄スルヲ得  
 ヘシト雖モ決シテ推測ヲ以テ放棄アリタリト断定ス可キ者ニ非サル  
 ナリ  
 第千六百九十條ハ所謂第三者トハ如何ナルモノヲ稱スルカ第千六百  
 九十條ニ於テ債權移轉ノ公示ヲ望ム所以ハ其移轉ニ利害ノ關係ヲ有

スル者ニシテ或ハ之レヲ知り得サルコトアルヲ慮ルニ在リ故ニ若シ其  
 公示ヲ欠クキハ移轉ヲ知得スルノ利益ヲ有シテ之レヲ知り得サリシ  
 者ニ對シテハ移轉其効ナク此等ノ人ノ眼中ニハ全ク移轉成立セサル  
 モノト爲シタリ由是觀之第千六百九十條ノ所謂第三者トハ債主權移  
 轉ニ利益ヲ有シテ之レヲ知ラサリシ者ニ限ルト云ハサル可カラス  
 右ノ理由ヨリシテ左ノ者ハ之レヲ第三者ナリト決定スルヲ得ヘシ  
 第一 義務者○第千六百九十一條ニ由レハ公示ノ法式ヲ履行セサル  
 間ハ義務者ハ權利ノ讓渡人ニ其ノ負債ヲ辨濟スルヲ得ヘシト是レ  
 公示ノ法式ヲ履行セサル以上ハ義務者ノ眼中ニ權利ノ移轉成立セ  
 サレハナリ第千六百九十條ニハ第三者ニ對シテ權利ノ移轉ヲ有効  
 ナラシムルニハ公示ノ法式ヲ要スト云ヒ而シテ今第千六百九十一  
 條ニ於テ公示ノ法式ナキ以上ハ義務者ノ眼中ニ權利ノ移轉ナク義  
 務者カ最初ノ權利者ニ爲シタル辨濟ハ有効ナリトセルヲ以テ之レ

債主權ノ移轉



ヲ觀レハ義務者ヲ以テ立法者カ第三者ノ一人トナセルヲ明カナリト云フ可シ

第二 權利讓受人○權利ヲ買受ケントスル者ハ此權利ハ既ニ他人ニ移轉セシヤ否ヤヲ知ルノ利益ヲ有スル者ナリ故ニ公示ノ法式ハ其利益ノ爲ニ設ケタル者ト云ハサル可カラス若シ同一ノ債主權ヲ二人ニ轉賣シタルキハ最初ニ公示ノ法式ヲ履行シタル者ハ縱令後ニ買受ケタルニセヨ第三者(最初ノ買主)ニ對シテハ完全ノ權利者ナリ何トナレハ前ニ買受ケタル者ハ法式ヲ履行セサリシヲ以テ他ノ讓受人ニ對シテ其權利ヲ主張スルヲ得サレハナリ

若シ二人ノ買受人同日ニ移轉ノ通達ヲ爲セシキハ時間ノ前後ヲ確認スルヲ得レハ時間ノ先ナル者ヲ撰ヒ若シ之レヲ確認スルヲ得サルキハ二人ニテ其權利ヲ并有セサル可カラス

第三 債主權ヲ質物ニ取りシ債主○讓渡人一タヒ債主權ヲ賣却シタル後テ之レヲ他ノ質取主ニ引渡シタルキハ讓受人(最初ノ買受人)其讓受ヲ質取主ニ對シテ有効ナラシムルヲ能ハス故ニ讓受人其讓受ヲシテ効アラシメントセハ讓渡人カ質主ニ引渡ス前ニ公示ノ法式ヲ履行セサル可カラス

第四 讓渡人ノ債主○公示ノ法式履行ナキ間ハ權利ノ移轉未タ讓渡人ノ債主ニ對シ成立セサル者ナリ抑モ通常債主ハ義務者ノ總財産上ニ抵償ノ權ヲ有スル者ナレハ義務者其財産ノ一部タル債主權ヲ他人ニ讓與移轉スルヲアルキハ通常債主ハ其抵償權ノ幾分ヲ損シタル者ナリ故ニ債主權買受人カ公示ノ法式ヲ履行シテ其權利ヲ他人ニ對抗シ得ヘキ者トナサル間ハ通常債主此權利ハ我カ負債者ノ財産ノ一部ヲ爲スモノナリトシテ此レヲ差押フルノ權アリテ此權利買受人ハ之レヲ對抗スルノ權ヲ有セサル者ナリ

財産差押ヘノ場合ニ權利ノ移轉ヲ通達スルニ付テ一大疑問アリ茲ニ

債主權ノ移轉



之レヲ論述セン

讓渡人ノ權利者ハ讓與ノ通達公示ノ法式等未タ履行ナキ間ハ債主權ヲ義務者ノ手ニ於テ差押フルヲ得ルナリ今マ讓渡人ノ權利者通達前ニ債主權ヲ義務者ノ手中ニ差押ヘタル後チ讓受人讓與ノ通達ヲ義務者ニ爲シタリトセン此ノ通達ハ第三者即チ讓渡人ノ權利者(差押人)ニ對シテハ効ナキ者ナリ然レモ此ノ讓受人ハ第三者(差押人)ニ對シテハ債主權ノ買受ヲ有効ナラシムル能ハスト雖モ讓渡人ニ對シテ十分ニ効力ヲ有スル者ナレハ均シク讓渡人ノ權利者タルニ因リ亦此名義ヲ以テ其財産ノ差押ヲ執行スルヲ得ル者ナリ而シテ今買受人カ義務者ニ對シテ爲セシ通達ハ前ノ差押人ニ對シテ効力ナシト雖モ亦財産差押ト同一ノ効力ヲ有セサル可カラズ抑モ權利者カ財産ヲ差押フル所以ノ者ハ義務者カ財産ヲ自由ニ處分スルヲ防ク者ナリ今權利買受人カ義務者ニ對シテ通達ヲ爲シタルハ義務者カ最初ノ權利者ニ辨

濟スルヲ防キタル者ナリ若シ義務者カ最初ノ權利者即チ權利買渡人ノ手ニ辨濟スルヲアラハ此買受人ノ義務者タル賣渡人ハ自由ニ之ヲ處分セシナラン故ニ權利買受人ノ義務者ニ通達ヲ爲シタルハ其義務者即チ讓渡人カ財産ヲ自由ニ處分スルヲ防止スル財産差押ニ同シキ効力ヲ有スル者ナリ然ラハ差押ヘヲ爲セシ權利者及ヒ權利移轉ノ通達ヲ爲セル讓受人ノ權利ハ如何ニ規定スヘキヤ右二人ハ各差押ノ手續ヲ爲シタル者ナレハ差押ノ規則ニ於テ双方共ニ特權ヲ有スル者ニアラス二者共ニ平等ノ地位ニアル者トセサル可カラズ故ニ差押ヘタル債主權ハ差押ヘヲ爲シタル二人カ有スル權利ノ度ニ準シテ處分スルヲ要ス例ヘハ甲者乙者ニ對シテ千貳百圓ノ債主權ヲ有セシニ之レヲ丙者ニ讓與シタリ丙者カ公示ノ法式ヲ履行シ其讓與ヲシテ第三者ニ對抗シ得ヘキモノトナス以前ニ甲者ノ他ノ債主丁カ六百圓ノ抵償トシテ此千二百圓ノ債主權ヲ差押ヘタリ即チ乙者カ甲者ニ對シ



テ其負債ヲ辨濟スルヲ防止シタリトセン然ルニ丙者即チ讓受人カ乙者ニ對シテ爲セシ權利移轉ノ通達ハ前ニ既ニ述ヘタル如ク差押ヘヲナセシト同一ノ効力ヲ有スル者ナレハ丁者ハ最初六百圓ノ抵償トシテ此債主權ヲ差押ヘタレト丙者モ亦後ニ千貳百圓ノ抵償トシテ差押ヲ爲シタルナリ故ニ義務者カ仕拂フヘキ千貳百圓ハ丁丙ノ債主權合計千八百圓ノ抵償ナレハ之レヲ其金額ニ割當テ丁者ハ四百圓丙者ハ八百圓ニシテ各其債主權全額ノ三分ノ二ヲ得ヘシ

一ノ債主カ差押ヲ爲シ次テ讓受人カ移轉ノ通達ヲ爲セシ場合右ニ述ヘタル如クナレハ讓受人カ右ノ如ク通達ヲ爲シタル後チ猶今一人他ノ債主カ次テ差押ヲ爲シタルキハ如何ニ各債主ノ權利ヲ規定スヘキカニ付テハ議論甚ク混雜シ又學者間ノ說モ一樣ナラス(茲ニ文章ノ繁雜ヲ避クル爲メニ通達前ニ差押ヲ爲セシ債主ヲ第一債主トシ通達後ニ次テ差押ヲ爲セシ者ヲ第二債主ト稱スヘシ)

右ノ問題ヲ決スルニ先チ讓受人ハ第二債主ニ對シテ如何ナル權利ヲ有スルカヲ定メサル可カラズ或ル裁判例ニ由ルキハ讓受人ハ第二債主ニ對シテハ第一債主ニ對スル如ク單純ナル差押人ト見做サル可カラズ故ニ差押ヘタル債主權ハ第一第二債主及讓受人ノ間ニ平等ニ處分セサル可カラズト此裁判例タル精確ナルモノト云フヲ得ス抑モ通達ノキ既ニ債主權ヲ差押フル者アルキハ通達ハ一ノ差押ト同一ノ効力ヲ有スルニ過キサル所以ノ者ハ既ニ己レカ負債者ノ財産ナリトシテ債主權ヲ差押ヘタル權利者ニ對シテ讓受人ハ其所有ノ權ヲ主張スルヲ得サルヲ以テナリ言ヲ換ヘテ之ヲ云ヘハ第一債主ニ對シテハ讓受人ハ公示ノ法式ヲ履行セサルヲ以テ其權利ニ對抗スルヲ得サルナリ然レモ第二債主ニ對シテハ讓受人ハ己ニ公示ノ法式ヲ履行シタルモノナレハ其權利ニ對抗スルヲ得ルモノトス故ニ第二債主ハ己レカ負債主ノ財産ノ領分ヲ離レテ既ニ讓受人ノ財産ノ領分ニ移リタル



モノヲ差押へタル者ニシテ此財産ニ就テハ第二債主ハ抵償ノ權利ヲ有セサル者ナリ是ヲ以テ第二債主カ爲シタル差押ハ讓受人ニ對シタル少シモ其効ヲ有セス若シ之レヲシテ其効ヲ有セシメハ讓受人ノ所有權ヲ損セシムル者ト云ハサル可カラス然ラハ第二債主ノナシタル差押ハ第一債主ニ對シテ効力アルヤ否ヤ多クノ學者ローラン、ゲユラ、エノ、諸氏及ヒ多クノ判次例ニ依レハ第二債主ノ差押ハ第一債主ニ對スルモ其効力ヲ有スル能ハサル者ナリ第二債主ハ其負債主ノ財産ヲ爲スモノトシテ此債主權ヲ差押フルノ權利ナシ何トナレハ此債主權ハ權利讓與ノ通達ニ由テ第二債主ノ負債者即チ讓渡人ノ財産ヲ出テ、讓受人ノ財産中ニ移轉シタルハナリ既ニ此ノ如ク移轉セシモノナレハ第二債主ハ既ニ之ヲ其抵償トナスノ權利ナキ一ノ債主權ヲ差押へタル者ト（負債者ノ總債者ノ抵償ナリ）云ハサル可カラス故ニ第二債主ニ第一債主ト共ニ差押ニ係ル債主權ヲ分配スルコトヲ許スハ是レ第一

債主ノ權利ヲ害スルモノナリ何トナレハ此債主權ノ上ニ如何ナル權利ヲモ有セサル第二債主ヲ利スル爲ニ第一債主カ此債主權ノ上ニ有スル抵償ノ幾分ヲ奪フ者ナレハナリ然レモ反對論者ハ曰ク第一債主ヲシテ第二債主ヲ排斥シテ債主權ノ分配ニ與ラシメサル者トセハ第一債主ヲシテ第二債主ニ對シテ特權ヲ有セシムルモノナリ是レ第二千九十三條ノ債主ハ皆ナ同等ニシテ相互ノ間ニ特權ヲ有スル者ニアラストノ原則ニ背戾スル者ナリト此反駁ハ甚タ價直ナキモノト云ハサル可カラス若シ右ニ述へ來リタル場合ニ於テ第一債主ニ特權ヲ與フル者トセンニハ二債主カ抵償ノ權利ヲ執行スル目的物ハ同一ノ債主ニ屬スルモノナラサル可カラス今甲乙二人アリテ同一ノ目的物上ニ同一ノ權利ヲ有ストセンニ甲者ヲシテ獨リ此物件上ニ其權利ヲ行ハシメ乙者ヲシテ之レヲ行ハシメサルハ是レ甲者ニ特權ヲ與フル者ナリ然ルニ甲乙二人アリテ甲者

債主權ノ移轉



ハ甲ナル物件上ニ其權利ヲ有シ乙者ハ之レヲ有セサルトセシムルニ甲ヲシテ獨リ此物件上ニ其權利ヲ行ハシムルハ之レニ特權ヲ與フル者ト云フヘキカ此ノ如キ背理ノ論ハ決シテ成リ立テ得ヘキ者ニアラス前段説述セシ例ニ於テ第一債主ハ債主權カ未タ其負債者ノ財産中ニアリシキニ之レヲ差押ヘタレハ取りモ直サス其有スル所ノ抵償ノ權利ヲ行フタル者ニシテ負債者ノ財産ハ權利者ノ抵償ナリトノ原則ニ反セサルナリ之レニ反シテ第二債主ハ債主權既ニ其負債者ノ財産ヲ出テ、讓受人ノ手ニ移リタルキニ差押ヘタル者ニシテ既ニ失ヘル權利ヲ行フタル者ナリ故ニ第一債主カ第二債主ヲ排斥シテ獨リ差押ヘノ利益ヲ享クルモノハ、一ハ其權利ヲ行ヒ、一ハ其權利ヲ行フニ怠慢アリシヨリシテ竟ニ之レヲ失フタルニ由ル豈ニ之レヲ特權ト稱スルヲ得ンヤ

右ノ如ク論理ノ明著ナルニ係ハラヌ有名ノ學者（コルメードサン）ニシテ爾其他ノ諸氏

テ反對論ヲ唱フル者アリ故ニ是等ノ學者カ反對論ニ於テ第一第二債主ノ權利ヲ規定スル方法ヲ茲ニ畧述セン

第二債主カ爲シタル差押ハ讓受人ニ對シテハ効力ヲ有スル能ハスト雖ニ第一債主ニ對シテ其効ナカル可カラヌ何トナレハ第一第二債主ハ共ニ債主權上ニ同一ノ抵償權ヲ有シテ其間更ニ差ナケレハナリ且ツ第一債主ハ第二債主ノ債主權平分ノ權ヲ排斥スル爲メ讓受人ノ權利ヲ引用スル能ハサルナリ即チ縱令第二債主ハ讓受人ニ對シテ差押ノ効力ヲ有セサルニ第一債主カ之レヲ引用シテ第二債主ヲ排斥スルノ口實トナシ得ルノ權利ナキナリト然ラハ如何ニ之レヲ規定スヘキカニ至テハ反對論者中ニモ二説アリテ一致セス

第一説ニ曰タ第一債主ハ讓受人カ得分ヲ引去リタル殘額ヲ第二債主ト分配セサル可カラヌ然レニ第一債主ハ第二債主ト分配セサルヲ得サルニ至リタレハ其得分ハ是レカ爲ニ減少セサルヲ得ヌ故ニ第一債

債主權ノ移轉



主ハ總債主(第一第二債主及ヒ讓受人)間ニ債主權ヲ各權利ノ額ニ準シ  
 平等ニ配分シタル額ト此方法ニ由テ得タル額(即チ第一債主カ讓受人  
 ト二人ニテ配分シ得タル額ヲ又チ第二債主ト配分シ得タル額)トノ差  
 ハ之レヲ讓受人ニ請求スルノ權アリト例ヘハ千二百圓ノ債主權讓與  
 ノ場合ニ於テ第一債主ハ六百圓第二債主モ六百圓ノ抵償トシテ通達  
 ノ前後ニ之ヲ差押ヘタリ第二債主ヲ排斥シテ第一債主ト讓受人トニ  
 於テ之レヲ配分スルキハ第一債主ハ四百圓讓受人ハ八百圓ヲ得ルナ  
 リ讓受人ヲ尋常ノ債主ト見做シテ三人間ニテ平等ニ配分スレハ各其  
 二分ノ一ヲ得ルノ割合トナルモノナレハ(總額二千四百圓ニ對シ第一債  
 主ハ三百圓ヲ得ヘシ然ルニ第二債主ハ讓受人ニ對シテ差押ノ効力ナ  
 キヲ以テ第一債主カ得タル四百圓ヲ權利ノ額ニ應シテ平等ニ配分ス  
 レハ第一第二債主ノ得分各二百圓トナル(各六百圓合シテ千二百圓ニ  
 對シ第一債主ニ取テハ三人ニテ配分シ得ヘキ得分ヨリ百圓ノ不足ナ

リ此不足額百圓ハ之レヲ讓受人ニ請求スルノ權アリト  
 第二説ニ曰ク第一説ハ實ニ根據ナキノ議論ト云フヘシ何トナレハ第  
 二債主ハ讓受人ニ對シテハ少シノ權利モナキ考ナルニ第一債主ト分  
 配スルカ爲ニ讓受人ノ權利ヲ害スルヲ許スノ理アル可カラサレハナ  
 リ因テ第一債主ハ總債主間ニ金額ニ應シテ平等ニ配分シタル額ヲ得  
 第二債主ハ此額ヲ先ツ第一債主カ讓受人ト分配シテ得タル所ノ額ヨ  
 リ引去リ其殘餘ヲ其所得トスヘシト例ヘハ第一債主ハ讓受人ト分配  
 シテ得ル所ノ四百圓ノ内三百圓ヲ所得トシテ第二債主ハ止タ百圓ヲ  
 所得トスヘシ  
 右第一第二説共ニ學者カ恣ニ斷定シタル説ニシテ佛法ノ適用ヲ誤リ  
 タル者ナリ然レモ佛國ニ於テハ著名ノ法律大家及ヒ判決例モ右二説  
 ヲ取ルモノ少シトモス故ニ茲ニ之レヲ論述シタリ今マ立法論トシテ  
 考フルニ右第二説ノ如キハ大ニ採ルヘキ者アルカ如シ余ヲシテ立法

債主權ノ移轉



者タルヲ得セシメハ便宜説ヨリシテ必ス第二説ヲ採ラント欲ス吾邦ニ於テモ民法ノ編纂已ニ成ラントス之カ案ヲ草スル者ハ佛國法律ノ大家ナリ民法成ルノ日ハ必ス明條ヲ設ケテ此ノ如キ難問ヲ未決ニ付スル勿ル可キヲ信ス

### 第三款 擔保

債主權讓與ニ於テハ擔保ヲ分テ二種トス即チ權利ノ擔保ト事實ノ擔保トナリ權利ノ擔保ハ讓與ノ際ニ權利カ成立セシコトヲ擔保シ事實ノ擔保ハ賣主ニ於テ義務者ニ辨濟ノ資力アルコトヲ擔保スルモノナリ乞フ之ヲ詳述セン

### 第一節 權利ノ擔保

第一千六百九十三條ニ由レハ債主權又ハ他ノ權利ヲ賣却スルモノハ別段ノ契約ナシト雖モ讓與ノ際ニ該權利成立セルコトヲ擔保セサル可ラス凡ソ目的物ナキキハ賣買成立セサルハ普通ノ原則ナリ故ニ讓與ノ

際債主權成立セサリシモノトセンカ契約ノ目的物ヲ欠ケルヲ以テ賣買ハ成立スル能ハサルナリ是レ賣主ハ常ニ權利ノ成立ヲ擔保スルノ義務アル所以ナリ然レモ債主權ノ成立セシト云フノ一事ヲ以テ賣主ハ全ク其責任ヲ免カ、カト云フニ決シテ然ラス其成立ハ必ス左ノ條件ヲ備具セサル可ラス

- 一 債主權賣主ニ屬スルコト
- 二 他人ニ義務ノ抵償トナリ居ラサルコト
- 三 無効又ハ取消スヘキ瑕疵ヲ有セサルコト

第一千六百九十三條ニ由レハ讓與ノ際ニ權利ノ成立セシコトヲ擔保セサル可ラサルヲ以テ讓與後ニ至リ該權利カ消滅シ又ハ其價格ヲ減少スルモ賣主ハ之ヲ擔保スルノ義務ナキナリ  
賣主ハ總テ賣買ニ附屬スルモノヲモ擔保セサル可ラス而シテ債主權ノ保証又ハ書入質等ハ其附屬物ナレハ賣主ノ擔保ノ義務ハ此等ノ附



屬物ニモ及ハサル可ラス然レモ賣主ハ右ノ附屬物ニ付テモ單ニ其成立ノミヲ擔保スルニ止マリ其効果ノ如何ニ至テハ之ヲ擔保セサルナリ故ニ債主權ニ保證人附屬セル場合ニ於テ此ノ保證ノ成立ハ擔保スベキモ該保證人カ果シテ全ク辨濟ノ義務ヲ盡スベキ丈ケノ資力アルヤ否ハ擔保セサルナリ

讓與ノ債主權賣主ノ所有ニアラサルカ爲メ買主賣主ニ對シテ擔保ノ訴權ヲ執行スルトモハ買主ハ何ヲ請求シ得ベキカ是レ法律ニ特別ノ規定ナキ所ナリ此場合ニハ買賣普通ノ原則ヲ適用セサル可ラス而シテ一般ノ原則ニ從ヘハ賣主ハ代價返還ノ外ニ損害賠償ノ責任アルモノナリ然ルニ茲ニ一ノ疑問アリ學者間ニモ一定ノ議論ナシ左ニ之ヲ陳述セン

例ヘハ甲者カ券面二千圓ノ債主權ヲ千五百圓ヲ以テ乙者ニ讓與シタルニ此ノ債主權ハ甲者ノ所有ニアラスシテ丙者ノ所有ナリシ故ニ乙

者ハ甲者ニ對シテ擔保ノ訴權ヲ提起セリ此場合ニ於テ甲者ハ其受取リタル代價千五百圓ヲ返還スベキカ將テ二千圓ヲ返還セサル可カラサルカ普通ノ原則ニ從ヘハ讓受人ハ代價ノ返還ハ勿論其得ヘクシテ失フタル利益ヲモ請求スルノ權利アルモノナリ若シ右ノ場合ニ於テ義務者カ其資力充分ナリシキハ讓受人ハ二千圓ノ返濟ヲ受クルヲ得シ者ナレハ單ニ千五百圓ノ返還ヲ受クルキハ五百圓ノ利益ヲ失フ者ト云ハサル可ラス右ノ場合ニ於テ普通原則ヲ適用スルモノトセハ之ヲ決スル取テ困難アラサルナリ故ニ學者間ノ疑問トナリタル點ハ普通原則ヲ適用スベキヤ否ヤニアリ代價ノミヲ返還シテ可ナリト論スル者ハ第六百九十四條ヲ引用シテ曰ク讓渡人カ事實ノ擔保ノキ即チ義務者ノ資力ヲモ擔保シタル場合ニ於テモ讓渡人ハ受取リタル代價ノミヲ返還ノ可ナリ事實擔保ノ場合ニ於テ然リ獨リ權利擔保ノ場合ニ限リテ之ヲ異ニスルノ理アラザト然レ此ノ比附ノ論ハ其據



ヲ失セル者ノ如シ抑モ讓渡人カ事實擔保ノ場合ニ於テ義務者ノ資力ヲモ擔保スルノ意志ハ債主權券面ノ全額ヲ擔保スルモノニアラサルナリ若シ券面全額ノ擔保ヲナスモノトセハ是レ狂愚ノ所爲ニ非レハ高利金借入ノ爲メ止ムヲ得サルノ所爲ト云ハサル可カラス何トナレハ若シ余カ券面二千圓ノ債主權ヲ千五百圓ニ賣却シ而シテ二千圓ノ擔保ヲ負フモノトセハ余ハ二千圓辨濟スルコトヲ約シテ千五百圓借入レタルニ至レハナリ然ルニ本問題ニ於テ讓渡人ハ單ニ權利ノ擔保ヲナシタルモノニシテ義務者カ辨濟ノ資力アルト否トハ讓受人カ其責任ヲ負擔スルモノナリトセハ双方ノ意志ハ任運ノ契約ニアリタルコト亦タ疑フ可ラサル所ナリ即チ讓渡人ヨリ看察スレハ義務者ノ無資ニ際會スルノ惡運ヲ見ヨリ率コ券面全額ヨリ少ナルモ少額ノ代價ニテ満足シタルモノナリ之ニ反シテ讓受人ヨリ看察スレハ義務者カ無資力ノ惡運ニ會スルノ危險アルモ過額ノ利益ヲ射ンコトヲ欲シタル

ルモノナリ是ヲ以テ若シ義務者カ十分ノ資力ヲ有セシトハ讓受人ニ於テハ充分ノ危險ヲ冒セシ結果トシテ偶幸運ニ會ハント欲スルモノナリ然ルヲ其義務元來成立セサリシ時ハ其幸運ヲ見ルノ日ナシ單ニ危險ヲ蹈ムノミ故ニ此場合ニハ讓渡人讓ハ受人カ失フタル利益ノ賠償トシテ券面ノ全額ヲ拂フ可キノ義務アルモノト云フヘシ讓渡人ハ權利ノ成立ヲ擔保セサル可ラサルノ義務アリト雖モ契約ハ契約者双方ノ自由ナルカ故ニ又タ双方ノ意志ニ因リ此ノ擔保ヲナサ、ルノ約束ヲ得蓋シ此ノ場合ニ於テハ法律ハ特別ノ規定ヲ設ケサルヲ以テ普通ノ原則ヲ適用セサル可ラス故ニ若シ債主權成立セサルカ又ハ他人ノ所有ナリシキハ讓渡人ハ損害賠償ノ責任ヲ免カル、ヲ得ルト雖モ代價返還ノ義務ハ之ヲ免カル、ヲ得ス然レモ双方ニ於テ若シ代價返還ノ義務ヲモ負擔セサルノ明約ヲナセシキハ格別ナリトス千六百二十九條



### 第二節 事實ノ擔保

第一千六百九十四條ニ由レハ權利ノ賣主ハ義務者カ其義務ヲ盡シ得ヘキ資力ヲ擔保スルニ及ハス(賣主ハ單ニ權利ノ現存スルヲ擔保スルニ止マルナリ)然レモ若シ殊ニ義務者ノ資力ヲ擔保スルノ明約ヲ爲セシキハ權利ノ讓與ニ付テ賣主カ得タル代金ノミヲ擔保スベシ

賣主カ義務者ノ資力ヲ擔保スル契約ハ左ノ場合ニ分ツコトヲ得ヘシ

- 一 義務者ノ現在ノ資力即チ權利ヲ讓與シタル當時ノ資力ヲ擔保

#### シタル場合

第一千六百九十五條ニ由レハ讓渡人カ義務者ノ資力アルコトヲ擔保シタルキハ此約束ハ義務者ノ現在ノ資力ヲ擔保シタル者トスト故ニ別段ノ明文ナク單ニ義務者ノ資力ヲ擔保スル旨ヲ約シタルキハ此第一場合ニアル者ト見做サ、ル可ラス此ノ法文ハ普通原則ノ適用ヲ示シタル者ト云フ可キナリ抑モ賣主ハ賣買後ニ生スル事實ヲ擔保スルノ義

務ナキモノニシテ賣買完成後ニ於テ生スル危險ハ總テ買主ニ於テ負擔セサル可ラサルハ己ニ明カナル所ナリ故ニ權利讓與ノ場合ニ於テモ賣主カ擔保スル所ハ(擔保ヲ約シタルキ)當時義務者ハ義務ヲ盡スベキ資力アルコトヲ擔保スルニ止マリテ其後偶成ノ事實ニ因テ義務者カ資力ヲ失フトモ之ヲ擔保スルコトヲ約シタルニアラス蓋シ未來ノ資力如何ヲモ擔保スル旨ヲ約スルハ讓渡人ニ取テハ實ニ過大ノ負擔ナレハ此ノ如キ負擔ハ必ス明文ヲ以テ約セサル可ラス苟モ明約ナキ以上ハ立法者ハ如此過大ノ義務ヲ賣主ニ負擔セシムル能ハス

- 二 現在及ヒ未來ノ資力ヲ擔保スル場合

取除ケノ場合ハ尤モ狹隘ニ解釋セサル可ラストハ法律ノ原則ナリ賣主カ義務者ノ資力ヲ擔保スルハ取除ケニシテ權利ノ現在ヲ擔保スルハ普通ノ規則ナリ若シ義務者ノ資力ヲ擔保スル場合ニ於テ現在ノ資力ニ係ルカ將タ未來ニ係ルカニ付テ疑アル場合ハ必ス現在ノ資力ヲ

#### 賣主權ノ移轉



擔保スルモノト解スヘキモノトス故ニ未來ノ資力マテモ擔保スルニハ必ス特別ノ明約ヲ以テセサル可ラサルナリ  
 明約ヲ以テ未來ノ資力ヲ擔保シタルキ義務者無資力ナルキハ買主ハ賣主ニ對シテ擔保ノ訴權ヲ有ス此訴權ヲ行フニハ買主ハ必ス義務者ガ無資力ナルヲ証明セサル可ラス何ントナレハ義務者ノ無資力ハ此ノ訴權ノ基本ナレハナリ故ニ買主ハ擔保ノ訴權ヲ行フ前ニ義務者ニ對シテ訴ヲ起サ、ル可ラス然レモ左ノ場合ニハ買主ハ義務者ヲ訴ヘスシテ直チニ賣主ニ向テ訴權ヲ行フヲ得

一 義務者カ家資分散ヲ爲シタル場合義務者ノ無資力ナルヲ明瞭ナレハナリ

二 義務者ニ向テ催促ヲナシタル後義務者ニ於テ辨濟セサルキハ直ニ賣主ニ對シテ訴權ヲ執行スヘキ特約ヲナセル場合はナリ  
 賣主カ義務者ノ資力ヲ擔保シタル場合ニ於テ買主ノ過失又ハ其所爲

ニ因テ義務者ノ辨濟ヲ受クル能ハサルニ至リタルキハ買主ハ擔保ノ訴權ヲ執行スル能ハサルモノナリ例ヘハ辨償ヲ保証スル爲ニ抵償トシテ債主權ニ書入質ノ附屬シアリシモノヲ買主擅ニ之ヲ解放シタル爲メ辨償ヲ得ル能ハサルニ至リタル場合ノ如シ

第六百九十四條ニ因ルキハ義務者ノ現在又ハ未來ノ資力ヲ擔保スル場合ニ於テ若シ義務者無資力ナルキハ權利讓受人ハ己レノ拂フタル代價ノ額ノミ賣主ニ向テ返還ヲ請求シ得ルモノニシテ債主權ノ全額ヲ請求スルノ權利ナキモノナリ故ニ例ヘハ三千圓ノ債主權ヲ二千圓ニテ讓受ケ賣主義務者ノ資力アルヲ擔保シタル場合ニ於テ義務者無資力ナルキハ買主ハ貳千圓ノ返還ヲ請求シ得ルモ三千圓ヲ請求スルノ權利ナシ是レ立法者ニ於テ賣主ハ己レカ受取タル金額ヨリ多キ高ヲ擔保スルノ意志ニアラサルモノト認定シタルニ由ル何ントナレハ若シ券面ノ高ヲ擔保スルモノトセハ買主ノ所爲ハ狂愚ニアラサ



レハ必ス高利ノ貸借ヲ爲シタルモノナレハナリ

### 第八章 相續權ノ讓渡 (千六百九十六條)

#### 第一款 總論

第千三百三十條ニ由レハ未タ開始セサル相續權ハ賣買ノ目的物トナルヲ得サルモノナレハ第千六百九十六條ニ所謂相續權ハ既ニ開始シタルモノニ關スル者ト決セサル可ラス既ニ開始セル相續權賣買ハ相續者ノ名義ヲ目的トナスヘキモノニアラス何ントナレハ相續者ノ名義ハ相續者其人ノ身分ニ附着スルモノニシテ他ニ移轉スルヲ得ザレハナリ又此ノ賣買ハ相續スベキ確定スル物件ヲ目的トナスモノニアラスシテ相續權ヨリ生シ又ハ生シ來ルベキ總テノモノヲ以テ目的トナシタルモノナリ故ニ此ノ目的ハ相續權ヨリ來ル全般ノ財産ニシテ敢テ確定セサルモノナリ是ヲ以テ相續權ノ買主ハ相續者ノ身分ヨリ生スル總テノ結果ヲ享有シ得ルヲ尙ホ自ラ相續者タルカ如クナラサル

可ラス

相續者ノ地位ニハ消極的及ヒ積極的ノモノ附着ス(例ヘハ盡スヘキノ義務アレハ行フベキノ權利モ亦アルカ如シ)故ニ相續權ノ買主ハ二者共ニ之ヲ繼承スルモノニシテ買主ノ權利ヲ執行スルキハ其義務モ亦之ヲ盡サ、ル可ラサルモノナリ然レハ相續者ハ全ク相續人タルノ性質ヲ失フモノニアラス相續人カ始メ相續ヲ承認セシハ死者ノ權利義務共ニ繼承スルヲ約セシモノナレハ其權利者ニ對シテハ相對權ノ賣買アリタルニ拘ハラス尙ホ義務ヲ負擔セサル可ラス然レハ相對權ノ賣主ニ對シテハ相續人ニアラス又相續人タリシヲナキ者ト見做スベシ何ントナレハ双方ノ間ニ於テハ買主ハ相續人ニ代リテ開始以來ノ權利ヲ執行シ義務ヲ負擔スベキ約ヲナセシモノナレハナリ故ニ相續權ノ讓與ハ讓受人ト相續人トノ間ニハ効果ヲ生スルモ第三者即チ相續人ノ權利者ニ對スルキハ其効ナク相續人ハ尙ホ相續人タル資格

相續權ノ讓渡



ヲ失セサルナリ何ントナレハ己レノ義務ヲ他人ニ移シ己レニ代ルコ  
他ノ義務者ヲ以テスルハ理ニ於テ許サ、ル所ナレハナリ

### 第二款 賣主ノ義務

第一 賣主ハ賣買ノ目的トナリタル相續權ノ存在及ヒ其所有者タル  
旨ヲ擔保スルノ義務アリ前既ニ述ベタル如ク相續者ハ相續ノ權利ヲ  
賣渡ス者ニシテ相續物件チ一々賣渡スモノニアラス故ニ相續物件ハ  
如何ニ僅少ナルトモ賣主眞ノ相續者ナリシキハ設ヒ買主ハ此ノ相續  
ヲ良好ノモノナリト見込ミテ買取リタルニセヨ賣主ハ擔保ノ責任ナ  
シ賣主ハ唯相續人タル名義ノ存在ヲ擔保スルノ義務アルノミ然レモ  
二ケノ例外ノ場合アリテ一ハ負擔ヲ重クシ一ハ負擔ヲ輕クスルモノ  
ナリ

一 讓渡人ニ於テ相續權中ニハ某々ノ物件ヲ包含スル旨ヲ述ヘタ  
ル場合

此ノ場合ニハ賣主ハ其擔保ノ義務ヲ擴張シタルモノニシテ右ニ陳述  
セシ物件ノ存在ヲモ擔保セサル可ラス故ニ相續權ハ全ク賣主ニ屬シ  
テ賣主ハ相續權存在ノ擔保シ免ル、場合ト雖モ若シ相續權中ニ包含  
スト陳述セシ物件存在セサルキハ賣主ハ其擔保ノ義務ヲ免ル、能ハ  
ス

二 讓渡人カ相續權ヲ賣渡スニアラスシテ此ノ相續權ヲ得有セン  
ト要望スル確定ナラサル權利ヲ賣渡シタルキ

此ノ場合ニハ第一ノ場合ニ反シ讓渡人ハ任運ノ賣約ヲナシタルモノ  
ナレハ相續權ヲ得有セントスル要望ハ其根基良好ナラスシテ遂ニ此  
ノ權利ヲ得ル能ハサルモ擔保ノ義務ナキモノナリ

第二 賣主ハ相續者ノ名義ヲ以テ得タルモノヲ買主ニ引渡スノ義務  
アリ

相續權ノ賣主ハ總テ其權利ヨリ生シ又ハ生スヘキモノヲ賣渡シタル

### 相續權ノ讓渡



モノナレハ其相續ニ因テ既ニ獲得セシモノハ之ヲ買主ニ讓與セサル可ラス故ニ相續人ノ名義ヲ以テ既ニ得タル果實利息又タ債主權ノ辨償ヲ受ケタルキハ其受取リタル額ハ之ヲ讓受人ノ所得トナサ、ル可ラス又タ相續權中ノ物件ヲ賣却セシキハ其代價ヲ引渡サ、ル可ラス

第三款 買主ノ義務

第一千六百九十八條ニ由ルキハ賣主カ相續ニ付テ負擔スヘキ義務ヲ盡セシ費用ハ之ヲ買主ヨリ償還セサル可ラス例ヘハ相續人ノ權利者カ相續權ノ買主ナキ以前ニ賣主ニ向テ義務ノ執行ヲ請求シタリトセンニ賣主ハ相續人タルヲ以テ義務ヲ盡サ、ル可ラス因テ權利者ノ請求ニ應シテ之ヲ盡シタル後相續權ヲ他人ニ賣渡シタリ此ノ場合ニ於テ相續權ノ買主ハ賣主ノ地位ニ代リタルモノニシテ賣主ニ對スルキハ相續人ト同キモノナレハ賣主カ先キニ相續ノ權利者ニ對シテ辨償セシ費用ハ買主ニ於テ之ヲ償還セサル可ラス

義務混同ノ効果ハ相續權ノ買主ニ由テ消滅ス何ントナレハ第一千六百九十八條ニ其他賣主ニ償フヘキ諸件ハ買主ヨリ之ヲ計算セサル可ラストアレハナリ今一例ヲ設ケテ之ヲ説明セン賣主ハ死者ノ債主ナリシニ死者ノ相續者トナリタリ此ノ場合ニハ買主ハ總テ死者ノ權利義務ヲ繼承スルモノナレハ死者ニ對スル債主權ハ義務ノ混同ニヨリテ其ノ力ヲ失フニ至ル然ルニ賣主一タヒ死者ノ相續ヲナシタル後相續權ヲ他人ニ賣渡シタルニ因リ買主ニ對シテハ相續者ノ資格ナク又相續開始ノキヨリ相續人タリシヲナキモノトシテ相續人ノ名義ヲ以テ得タルモノハ總テ買主ニ引渡サ、ル可ラサルノ義務アルモノナレハ賣買者双方間ニ於テハ買主ハ相續開始ノ當時ヨリ相續人ト認定スルモノナリ既ニ賣主ハ相續開始ノ當初ヨリ相續人タラザル者トスルキハ義務ノ混同モ亦曾テ成立セサル者ト論決セサル可ラス夫然リ義務ノ混同ナシトセハ賣主ハ權利者ニシテ買主ハ此ノ義務ヲ負擔セサル

相續權ノ讓渡



可ラス若シ之ニ反ノ賣主カ死者ノ負債者ナリシキハ相續ノ始ニ於テ義務ノ混同ニ依テ賣主ハ一タヒ其義務ヲ免ルベキモ後チ相續權ヲ賣渡シタルキハ混同ハ其効力ヲ失フヲ以テ賣主ハ買主ニ向テ死者ニ對シテ負ヒシ義務ヲ盡サ、ル可ラス然レモ相續權賣買ノキニ特別ノ約束ヲ以テ賣買者双方ニ於テ右ノ權利義務ハ全ク消滅セシモノト明約セシキハ格別ナリトス

### 第九章 係訟權ノ買戻

#### 第一款 総論

第一千六百九十九條ニ由レハ係訟的ノ權利ヲ有スルモノ之ヲ他人ニ賣渡シタルキハ義務者ハ權利買受人ニ對シテ權利賣渡ノ代價ヲ以テ此ノ權利ヲ買受ケ其訴訟ヲ免ル、ノ權利アル者トス例ヘハ券面千圓ノ係訟的ノ債主權アリ權利者(賣主)其權利ヲ執行スルニハ訴訟ノ困難ナル手數アルヲ以テ之ヲ避ケ、ト欲シ此ノ債主權ヲ六百圓ニテ他人ニ

賣渡シタルトセシ此ノ場合ニハ右債主權ノ義務者ハ權利買受人ニ向テ右ノ賣買代價ヲ以テ此ノ債主權ヲ買取ルノ權利ヲ有スルモノナリ斯ノ如ク義務者ニ於テ一旦右係訟ノ債主權ヲ買取ルキハ訴訟再ヒ起ルコトナシ故ニ義務者ハ千圓ノ義務ヲ六百圓ヲ以テ免ル、ニ至ルナリ義務者此ノ權利ヲ行フコト得ルキハ買受人ノ所有權ヲ取上クルモノニシテ買受人ノ權利ヲ害スルコト實ニ少ナカラス立法者ハ何故ニ斯ク契約自由ノ原則ニ反シテ人ノ所有ニ歸シタル權利ヲ取上クルヲ得ルノ權利ヲ義務者ニ與ヘタルカ抑モ他人ノ所有權ヲ取上クルハ佛國憲法ノ禁止スル所ニシテ公益ノ爲ニ非レハ決シテ許容セサルモノナリ然ルニ立法者カ如此法律ヲ設ケタル理由ハ蓋シ左ノ二ケニ存スルカ如シ

第一 係訟ノ權利ヲ買受クルモノハ平地ニ風波ヲ起シ己レノ利ヲ射ントスル最モ惡ムベキ奸黠ノ徒ナレハ義務者ニ同一ノ代價ヲ償還セ

#### 係訟權ノ買戻



シメ之ヲ買受クルノ權利ヲ與ヘタルハ良民ヲ保護シ奸黠ノ徒ヲシテ  
懲ヲ恣ニセシメサルノ理由ニ出ツルモノナリ

第二 義務者ニ此買受ノ權利ヲ與フレハ訴訟ハ之レニ由テ再ヒ起ラ  
サルモ若シ買受人ノ手ニ係訟權利アルキハ必ス訴訟ノ起ラサルヲ保  
セス社會ノ治安上ヨリ觀察スレハ訴訟ノ盛ニ起ルハ尤モ憂慮スベキ  
モノナリ故ニ義務者ガ此權利ヲ執行(前例ノ六百四ニテ買戻スヲ云フ)スルハ社會治安ノ  
點ニ於テ其益少カラス是レ立法者カ此ノ權利ヲ附與シタル主ナル理  
由ナリトス

然レ此ノ二ケノ理由ハ善良ナルモノト云フ可ラス第一理由ノ如ク  
權利買受人ヲ以テ平地ニ風波ヲ起ス奸黠ノ徒トナスハ甚タ酷ニ過キ  
タルモノナリ抑モ常ニ利益ノアル處ニ赴キ之ヲ避クニ汲々タルハ人  
情ノ免レサル處ナリ然ルニ權利者カ低價ヲ以テ債主權ヲ賣却シタル  
ハ訴訟ニ於テ失敗ノ惡運アラント云フ憂ヘタルカ故ナリ反之買受人カ

之ヲ買受ケタル所以ハ失敗ノ運アルモ一方ニハ利益ノ幸運アルヲ以  
テ此危險ヲ犯シテ之ヲ買受ケタルモノニシテ權利者カ之ヲ賣却シタ  
ルト均ク又々運ニ任セテ此賣買ヲナシタルモノナリ運ニ任シテ利益  
ヲ計畫スルハ國民ノ權利ニシテ決シテ罪ト爲ルモノニアラス若シ此  
任運ノ所爲ヲナスモノヲ以テ皆奸黠ノモノトセハ商人ハ固ヨリ論ナ  
ク社會ノ人ハ殆ント皆奸黠ナリト論決セサル可ラザルニ至ラン

第二理由トスル社會治安ノ點ヨリ之ヲ許容シタリト云フニ至テモ亦  
信服スル能ハサル理由ナリトス社會治安ノ爲ニ訴訟ヲ禁スルハ甚タ  
善シ然レハ社會成立ノ要素タル所有權ヲ破リテ此ノ善ヲナスノ理ハ  
決シテ有ラサルベシ況ンヤ所有權ヲ破ルハ社會公益上ノ大害ニシテ  
此法律ヲ設ケ訴訟ヲ減シテ社會ノ治安ヲ保維セントスルモ其効果ニ  
至テハ甚タ少ナルニ於テオヤ

故ニ立法上ノ理論ヨリ之ヲ見ルキハ義務者カ有スル訴訟權買取ノ權

係訟權ノ買戻



利ハ其基礎ニ付キ十分ノ理由ヲ見出ス能ハザルモノト斷論セサル可  
ラス

### 第二款 義務者カ買戻ノ權利ヲ執行スルニ付 テ要スル條件

第一 係訟權ノ讓渡ハ賣買ナルヲ要ス  
此條件ヲ要スルヲハ千六百九十九條ニ由テ之ヲ証スルヲ得ベシ何ソ  
トナレハ本條ニ由レハ此買戻ノ權利ヲ執行スル義務者ハ讓與ノ代價  
ヲ買受人ニ返還スベシトアレハナリ  
此條件ヨリ結果ヲ引クキハ義務者ハ贈與ノ場合ニハ買戻ノ權ヲ行フ  
能ハサルナリ何ントナレハ贈與ノ場合ニハ第六百九十九條ノ規定  
スル返還スヘキ代價ナケレハナリ且ツ立法者ノ精神ヨリ觀察スルモ  
疑ヲ存スル能ハス立法者カ此ノ法條ヲ設ケ義務者ヲ厚遇スル所以ハ  
買受人ヲ以テ惡ムヘキ姦黠ノ徒ニシテ射利ノ行爲ヲナスモノト認定

シタルニヨル然ルニ被贈與者ハ立法者カ惡ムヘキトナス所ノ射利ノ  
徒ニ非サルナリ故ニ決シテ第六百九十九條ノ範圍内ニアルモノト  
云フ可ラス

### 第二 讓渡シタル權利ハ係訟的ナルヲ要ス

第七百條ニ由ルキハ權利ノ本体ニ關シテ訴訟及ヒ爭論アルキハ此  
權利ハ係訟的トナス者ナリ故ニ一ノ權利ヲ係訟的ノモノトスルニ二  
條件アルヲ要ス第一此權利ニ付テ訴訟アルヲ要ス第二此ノ訴訟ニ於  
テハ權利ノ本体ニ關シテ爭論アルヲ要ス故ニ一ノ權利ニシテ右二條  
件ノ一ヲ欠クキハ決シテ係訟的ノモノニアラス

一 佛民法編纂者カ權利ヲ係訟的トナスニハ訴訟アルヲ要スル者ト  
セルハ古代法ト異ナル一點ナリトス佛國古代法ニ於テハ既ニ訴訟中  
ニアルモノ、ミナラス訴訟セラルベキ權利ハ一ニ之ヲ係訟的トナシ  
其訴訟ノ既ニ始マリシト否トヲ問ハザリシナリ此古代法ヲ以テ民法

### 係訟權ノ買戻



利ハ其基礎ニ付キ十分ノ理由ヲ見出ス能ハザルモノト斷論セサル可  
ラス

### 第二款 義務者カ買戻ノ權利ヲ執行スルニ付 テ要スル條件

第一 係訟權ノ讓渡ハ賣買ナルヲ要ス  
此條件ヲ要スルコトハ千六百九十九條ニ由テ之ヲ証スルヲ得ベシ何  
トナレハ本條ニ由レハ此買戻ノ權利ヲ執行スル義務者ハ讓與ノ代價  
ヲ買受人ニ返還スベシトアレハナリ  
此條件ヨリ結果ヲ引クキハ義務者ハ贈與ノ場合ニハ買戻ノ權ヲ行フ  
能ハサルナリ何ントナレハ贈與ノ場合ニハ第千六百九十九條ノ規定  
スル返還スヘキ代價ナケレハナリ且ツ立法者ノ精神ヨリ觀察スルモ  
疑ヲ存スル能ハス立法者カ此ノ法條ヲ設ケ義務者ヲ厚遇スル所以ハ  
買受人ヲ以テ惡ムヘキ點ノ徒ニシテ射利ノ行爲ヲナスモノト認定

シタルニヨル然ルニ被贈與者ハ立法者カ惡ムヘキトナス所ノ射利ノ  
徒ニ非サルナリ故ニ決シテ第千六百九十九條ノ範圍内ニアルモノト  
云フ可ラス

### 第二 讓渡シタル權利ハ係訟的ナルヲ要ス

第千七百條ニ由ルキハ權利ノ本体ニ關シテ訴訟及ヒ爭論アルキハ此  
權利ハ係訟的トナス者ナリ故ニ一ノ權利ヲ係訟的ノモノトスルニ二  
條件アルヲ要ス第一此權利ニ付テ訴訟アルヲ要ス第二此ノ訴訟ニ於  
テハ權利ノ本体ニ關シテ爭論アルヲ要ス故ニ一ノ權利ニシテ右二條  
件ノ一ヲ欠クキハ決シテ係訟的ノモノニアラス

一 佛民法編纂者カ權利ヲ係訟的トナスニハ訴訟アルヲ要スル者ト  
セルハ古代法ト異ナル一點ナリトス佛國古代法ニ於テハ既ニ訴訟中  
ニアルモノ、ミナラス訴訟セラルベキ權利ハ一ニ之ヲ係訟的トナシ  
其訴訟ノ既ニ始マリシト否トヲ問ハザリシナリ此古代法ヲ以テ民法

### 係訟權ノ買戻



ノ法條ニ比スレハ民法ノ規定ハ論理ニ適セルヲ知ルベシ蓋シ立法者  
 カ此法文ヲ設ケタル所以ハ主トシテ訴訟ノ數ヲ減セントスルノ意ニ  
 アレハ既ニ訴訟ナキハ此目的ヲ達スル能ハス故ニ單ニ訴訟ヲ提起  
 スルノ場合ニアルノミニ於テハ充分ナラスト何トナレハ未タ起サ  
 ルノ訴訟ハ起ラスシテ自ラ止ムコトアルベケレハナリ故ニ第七百  
 條ニ由レハ權利ノ本体ニ付テ訴訟ノ起ル可ラサル權利ヲ唯義務者ノ  
 執行ヲ促ス爲ニ權利者ヨリ勸解應ニ出訴スル如キコトアル此一事ヲ  
 以テ其權利ハ係訟的ノモノトナリタリト云フ可ラス

訴訟ハ必ス買受ケ前ヨリ起リシ者ナルヲ要ス故ニ買受人カ買受ケタ  
 ル後ニ義務者ニ對シテ訴ヲ起スコトアルモ此權利ハ係訟的ニアラス何  
 トナレハ買受人ハ訴訟アル權利ヲ買取りタルニアラサレハナリ又タ  
 訴訟ノ未タ起ラサル前ニ賣主カ此權利ハ係訟的ナル旨ヲ述ベ買主モ  
 訴訟ノ勝敗ヲ運ニ任セテ買取りタル場合ニモ買受人ハ第七百條ノ

所謂係訟的ノ權利ヲ買受ケタルモノニアラスシテ任運ノ買買ヲナシ  
 タル者ナリ

二 權利ノ本体ニ關シテ爭アリトハ義務者カ權利ノ存在ヲ抗斥スル  
 キ又ハ訴權ノ消滅ノ抗斥ヲナス場合ヲ云フ

所謂消滅ノ抗斥トハ義務者カ權利ハ時効ニ由テ消滅シタルコトヲ主張  
 スル場合ノ如シ此場合ニハ義務者ハ權利ノ存在セシコトヲ認ムルト雖  
 且既ニ今日ハ消滅セルコトヲ主張スル者ナレハ若シ裁判官義務者ノ申  
 立ヲ採用スルキハ法廷ハ永久ニ權利者ノ請求ヲ拒絕シ權利者ハ此訴  
 權ヲ再ヒスルコト能ハス故ニ訴權消滅ノ抗斥モ權利ノ本体ニ關スル抗  
 斥ト同一ナルモノト云ハサル可ラス何ントナレハ始メヨリ成立セサ  
 ル權利ト目下成立セサルニ至リタル權利トハ義務者ニ取リテハ差異  
 ナケレハナリ且ツ訴訟スル處ノモノハ目下權利ノ存スルヤ否ニアル  
 モノニシテ決シテ前ニ權利ノ生存セシヤ否ヤニ關セサルナリ



然ルニ之ニ反シテ權利ノ存否ニ關セサル抗斥アルトモ權利ハ係訟的ニ變セサルナリ例ヘハ甲者乙者ヲ管轄違ノ裁判所ニ訴ヘタルニ乙者管轄違ナルヲ以テ此訴訟ノ無効ヲ主張スル場合ノ如シ乙者カ提起スル此抗斥ハ甲者ノ主張スル權利ノ本体ヲ傷クルモノニアラス故ニ此ノ場合ニハ權利ノ本体ニ付テ爭アルモノト云フ可ラス從テ權利ハ係訟的ニアラサルナリ

茲ニ注意スヘキ一事アリ若シ義務者法廷ニ於テ權利ノ存在ヲ抗斥スルコトアルキハ此權利ハ直ニ係訟的ト見做スモノニシテ假令ヒ義務者ノ抗斥スル所ハ或ハ全ク其理由ナキモノナルモ敢テ係訟ノ權利タルヲ妨ケサルナリ故ニ裁判官ニ於テ此權利ハ確實ニシテ爭フ可ラサルモノト認ムルモ義務者カ之ヲ疑フ以上ハ係訟的ノモノト云ハサル可ラス

上來講述シ去リタル所ヲ以テ之ヲ觀レハ義務者ニ於テ買戻ノ權利ヲ

行フニハ係訟的ノ權利ヲ有償ニテ讓與スルヲ要ス然ラハ所有權ニ付テ爭ヒアルノ不動産ヲ賣却セシキハ如何義務者ハ買戻ノ權利ヲ行フヲ得ヘキヤ法文ヲ一見スレハ此ノ場合ニハ買戻ノ權利ノ執行ヲ許ス可ラサルカ如シ何者法文ハ係訟的ノ權利ト云フテ所有權ニ付テ爭ヒアル物件ト稱セサレハナリ然レモ立法者カ買戻ノ權利ヲ義務者ニ與ヘタル所以ノモノハ係訟權即チ訴訟ヲ目的トスル賣買ヲ嫌惡シ又之ヲ消滅セシメント欲スルニ出テタルナリ抑モ所有權ノ爭ニ關シテ既ニ訴訟中ニアル不動産ヲ以テ目的トナスモノト此ノ賣主カ此ノ不動産ニ付テ有スル權利ヲ以テ目的トナス賣買トハ單ニ其ノ言語ヲ異ニスルノミニシテ其實ハ二者相異ナラサルナリ何者訴訟中ニアル不動産ヲ賣却スルハ即チ不動産上ニ付テ自ラ有スルト信スル權利ヲ賣渡スモノナレハナリ故ニ此賣主ハ係訟ノ權利ヲ賣リタルモノト云ハサル可ラス

### 係訟權ノ買戻



第三 義務者ハ第一讓與ノ實價第二契約ノ費用第三買受人カ仕拂フタル代價ニ對スル利益ヲ返還セサル可ラス  
 權利ノ賣買者タル双方ノモハ義務者カ買戻ノ權利ヲ行フヲ妨ケンカ爲ニ賣買ノ實價ヨリ高額ナル代價ヲ記シ置クコトアリ是レ法律ヲ免レントスル詐僞ノ手段ナルヲ以テ義務者ハ總テノ方法ニ依テ此ノ詐僞アルコトヲ証明スルヲ得ベシ又タ義務者ハ契約ノ費用及ヒ代價ニ對スル利息ヲ拂ハサル可ラス買受人ハ其所有權ヲ害セラル、ヲ以テ是等ノ費用ヲ償還セシメ其損害ヲ償ハシムルハ尤モ理由アルモノナリ然レモ其實際ニ至テハ買受人ハ尙其損害ノ償ヲ充分ニ得ルモノニアラス何者損害ニハ得有スヘキ利益ヲモ含ムモノナルニ買受人ノ得ノコトヲ希望セシ利益ヲ失フタルモ法律ハ其賠償ヲ義務者ニ命セサレハナリ  
 訴訟入費ニ關シテハ如何スヘキカ此ノ入費ハ義務者ニ於テ負擔セサ

ル可ラス買受人ハ買戻權ノ執行ニ由テ之ニ損失ヲ蒙ル可ラストハ學者間一致ノ定論ナリ然ルニ今此入費ヲ買受人ニ負擔セシムルハ買戻權ノ執行ニ由テ之ニ損失ヲ及ス者ナレハナリ且ツ訴訟入費ハ敗訴人ニ於テ負擔スヘキハ訴訟法ノ原則ナリ而シテ買戻權執行ノ場合ニハ義務者ハ敗訴セル者ト云フベシ何ントナレハ訴訟ノ始メニハ權利ノ存在ヲ抗斥シナカラ後ニ至リテ買戻ヲ爲ストハ自ラ權利ノ存在ヲ認メタル者ナルベケレハナリ

第三款 係訟權買戻ノ効果

買戻權執行ヨリ生スル効果ハ左ノ區別ニ從ヒ異ナルモノナリ  
 第一 買戻人及ヒ訴訟權讓受人間ニ於テハ讓渡ハ初メヨリ全ク成立セサリシ者ト見做ス  
 何ントナレハ立法者ハ義務者ヲシテ全ク其義務ヲ免レシメ以テ訴訟ヲ消滅セシムルヲ目的トナシタレハナリ故ニ買戻人ハ全ク讓受人ニ係訟權ノ買戻



代ルモノニシテ權利ノ讓渡ハ始ヨリ讓渡人及買戻人間ニ行ハレタルモノトス

右ノ理由ニヨリ例ハ買戻物件ニ付キ讓受人ガ買戻ノ前ニ他人ニ與ヘタル一切ノ權利(他書入物件)ハ總テ無効ナルモノナリ何トナレハ買戻人ハ讓渡人ヨリ直ニ之ヲ買得タルモノト見做スモノナレハ讓受人ハ此ノ物件ニ間シ書入質其他ノ物權ヲ約諾スルノ權利ナカリシモノト云フベケレハナリ

第二 第一ニ反シテ讓渡人及ヒ讓受人間ノ關係ニ於テハ讓與ハ存スルモノトス

故ニ讓渡人ハ讓受人ニ對シテ讓渡ヨリ生スル義務ノ執行ヲ請求スルヲ得例ハ讓受人ガ讓與ノ代價ヲ拂ハサルキハ讓渡人ハ之ニ對シ代價ノ辨償ヲ請求スルヲ得ベシ何トナレハ賣買者双方間ニハ賣買ノ契約ハ全ク成存スルヲ以テ買戻アルモ讓受人ハ尙ホ讓渡人ニ對シ義務

者タルノ資格ヲ失ハサレハナリ

### 第四款 買戻權ヲ執行スルヲ能ハザル場合

第一 一ノ共同相續人(者ハ共有人)カ他ノ共同相續人(若クハ他)ニ係訟權ヲ讓渡シタルキ

例ハ甲者乙ニ對シテ一ノ係訟權ヲ有セシニ丙丁二人ノ相續人ヲ遺シテ死去セリ丙ハ此ノ係訟權ニ付テ有セル已レノ部分ヲ丁ニ讓與シタリ此ノ場合ニハ乙此係訟權買戻ヲナス能ハス是レ買戻權ノ主眼タル訴訟ノ消滅ノ目的ヲ達スル能ハサルニ由ル何トナレハ乙者ハ丁ニ對シ丙ノ有セシ係訟權ノ部分ヲ買取ルトモ丁ハ尙ホ己レノ權利ヲ以テ訴權ヲ爲ス可ケレハナリ又丙丁間ノ此讓渡ハ親戚間ノ秩序ヲ定ムル爲メニ行ハル、一數々ナレハ尋常一般ノ係訟權ヲ買取ル投機者ト見做ス能ハサルナリ

第二 權利者其權利ノ辨濟トシテ係訟權ヲ讓受ケタルキ

係訟權ノ買戻



立法者カ第六百九十九條ニ於テ係訟權買戻ノ權利ヲ設ケタル所以ハ讓受人ノ投機ヲ惡ムノ情ヨリ出テタル者ナリ故ニ若シ此惡ムヘキ原因ナキハ猥リニ此買戻權利ヲ附與スヘキ者ニアラス今此第二ノ場合ハ權利者カ其權利ノ辨償トシテ讓受ケタル者ニシテ義務者ハ其義務ヲ免ル、良法ナリ權利者モ亦其辨償ヲ得ルニ他ノ良法ナキヨリ己ムヲ得スシテ此ノ讓渡アリタリト見做ス可キヲ以テ其原因ハ決シテ惡ムヘキモノニアラスシテ全ク正當ナルモノト云ハサル可ラス是レ買戻權ノ執行ヲ許サ、ル理由ナリトス

第三 訴訟ニ關スル不動產ノ占有者ニ其訴訟權ヲ讓渡シタル場合

例ヘハ甲乙丙ノ三人アリ甲丙ニ對シテ其占有スル不動產ヲ取戻サントス乙モ亦タ丙ニ對シテ其ノ不動產ヲ取戻サントス然ルニ丙者甲者ガ有スル訴訟ヲ買取リタリ此場合ニハ乙者ハ丙者ヨリ此訴訟權ヲ買合戻シ得ルノ權利ナシトス其理由ハ前ト同ク買受人ニ投機ノ念ナキ

ノミナラス却テ訴訟ヲ減スルノ精神ニ適ヘハナリ

以上三ケノ場合ハ第七百一條ノ規定スル處ナリ右ノ外買戻ヲ許サ、ル場合ナキカ學者間又ハ裁判例中ニ於テ右第七百一條ノ規定外ナルモ總テ係訟權讓與ニ正當ノ理由有ル場合ニハ買戻權ハ許ス可ラスト論結スルモノアリ然レモ是全ク誤謬ノ判決誤謬ノ學說ト云ハサル可カラス抑モ法律上一ノ規則ヲ設ケ之ニ例外ノ場合アルヲ示シタルキハ例外規則ハ常ニ狹隘ニ解釋ス可シトノ原則ヲ適用セサル可ラス故ニ若シ此例外ニ掲ケサル一ノ場合生シタルキハ必ス通則ヲ以テ之ニ適用セサル可ラス今訴訟權買戻ノ場合ニハ立法者ハ一般ノ法則ヲ設ケタル後三ケノ例外ヲ示セルヲ以テ之ヲ觀レハ佛蘭西法律適用論トシテ論ヲ立ツルキハ他ノ場合ニハ之ヲ比附援引スルヲ許サ、ルナリ然レモ適用論ヲ離レ純理上ヨリ之ヲ見ルキハ係訟權讓與ニ苟モ正當ノ理由有ルキハ千七百一條ノ例外則ヲ適用スルヲ得ベシ何ントナ



レハ讓與ニ正當ノ理由アルキハ立法者カ此ノ權利ヲ設立シタル基礎  
存セサレハナリ

三百三十六

賣買篇終

皮工

昭和十一年十二月十五日印刷  
同日十八日出版

(定價五十圓)

著者

寺尾亨

福岡縣那珂郡春吉村本新神奈川縣  
久良岐郡戸部町百四十三番地青留  
福岡縣士族

著者

太田峯三郎

福岡縣福岡區東職人町十一番地土族東京  
神田區美土代町二丁目二番地杉浦マヅ方  
福岡縣士族

發行人

堀口昇

東京神田區仲根樂町十七番地  
東京府平民

東京神田區仲根樂町十七番地青留  
岩手縣江刺郡藤里村十一番地

17  
4  
138

版權  
所有



三百三十六  
レハ讓與ニ正當ノ理由アルキハ立法者カ此ノ權利ヲ設立シタル基礎  
存セサレハナリ

賣買篇終

明治廿一年十二月十五日印刷  
同 月十八日出版

(定價五十錢)

著者 寺尾亨

福岡縣那阿郡春吉村本新神奈川縣  
久良岐郡戸部町百四十三番地寄留  
福岡縣士族

著者 太田峯三郎

福岡縣福岡區東職人町十一番地土族東京  
神田區美土代町二丁目二番地杉浦ソウ方  
福岡縣士族

發行人 堀口昇

東京神田區仲猿樂町十七番地  
東京府平民

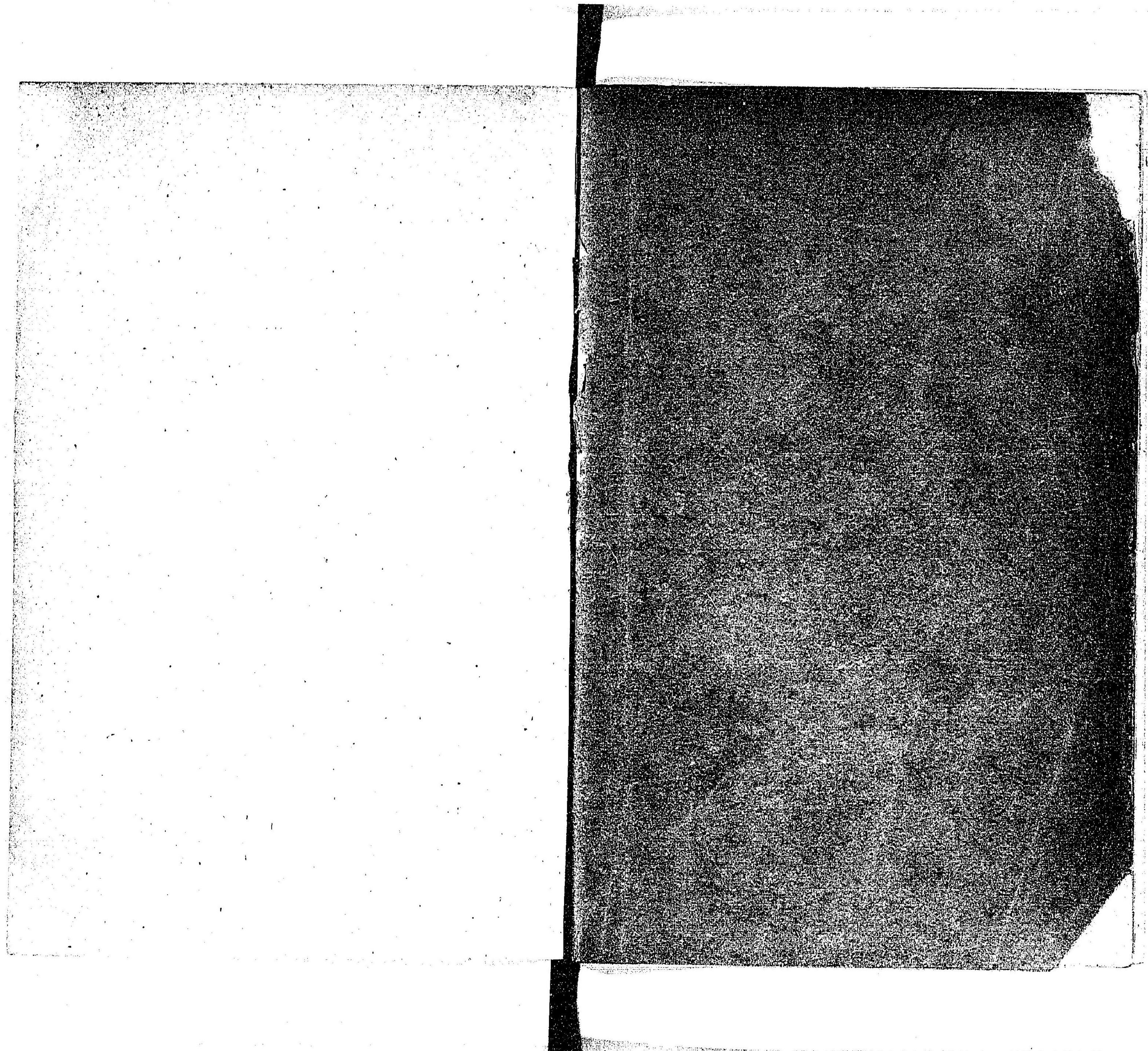
東京神田區仲猿樂町十七番地寄留  
岩手縣江刺郡藤里村七十一番地

印刷人 千田忠平

版權所有

17  
4  
138

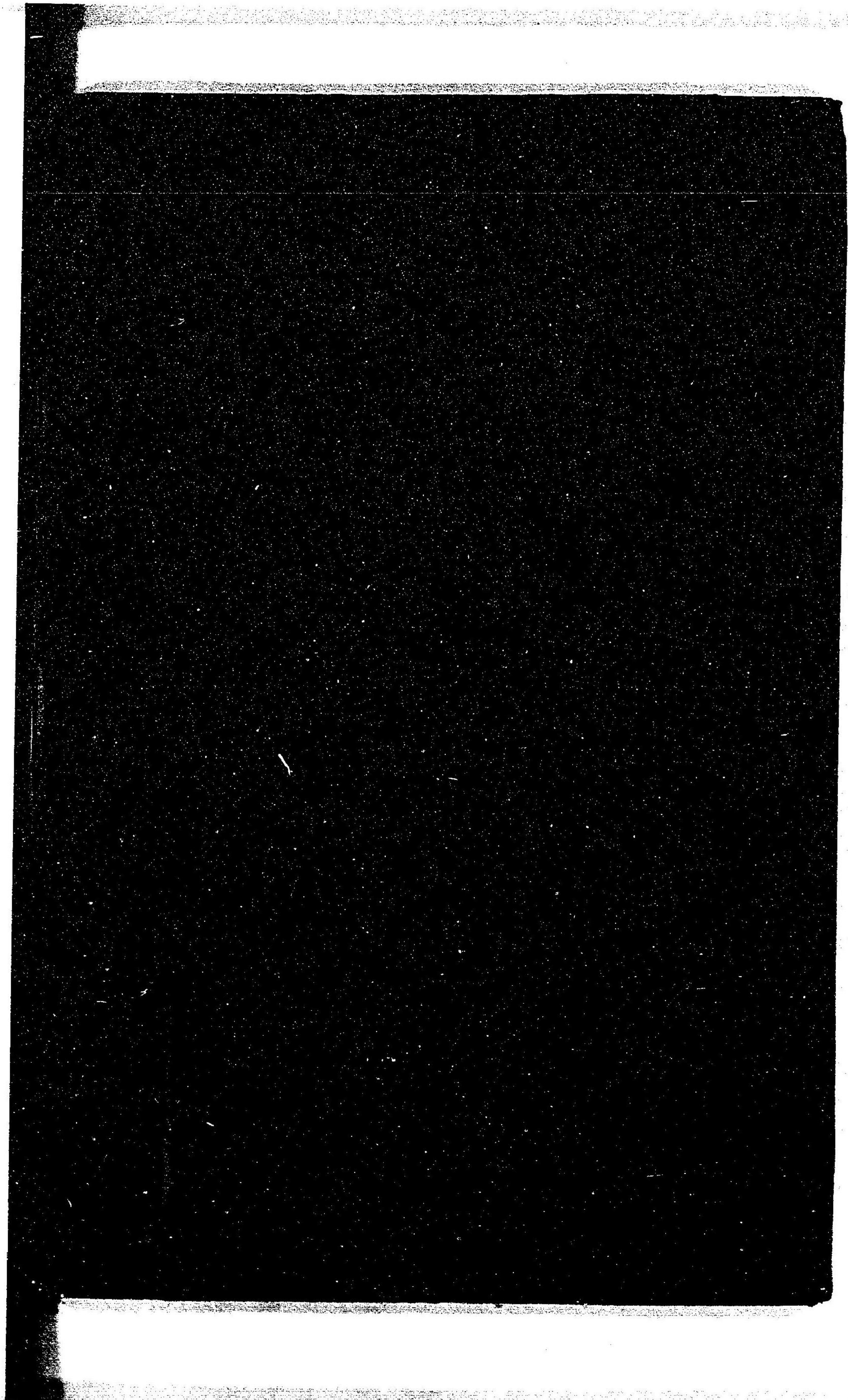






17  
138







177  
138

035423-000-5

17-138

仏国売買篇講義

寺尾 亨

太田 峰三郎 / 著

M21

BBO-0619





