

№ 23040

賣買法目次

○總論

一丁

○第一章 賣買ノ性質

七丁

○第一節 賣買ノ定義

全

○第二節 賣買ノ要素

一一丁

○第一則 動産

一二丁

○第二則 代價

二二丁

○第三則 對手

二八丁

○第二章 詐偽條令

四三丁

○第一節 如何ナル契約カ此條令ニ從ハサル

ヘカラサルヤ

四五丁

○第一則 賣買契約

四七丁

賣買法目次

- 第二則 品物及商品
- 第三則 拾磅ノ價

五六丁
六三丁

○ 第二節 如何セハ其契約カ有効タルヘキヤ

六七丁

- 第一則 承諾及領収

六八丁

- 第二則 手付及内掛

八三丁

- 第三則 覺書及書付

八七丁

- 第四則 對手人ノ署名

九九丁

- 第五則 正當ニ委任サレタル代人

一〇二丁

○ 第三章 賣買契約及賣買ノ區別

一〇九丁

○ 第一節 確定物ノ賣買

一一四丁

- 第一則 附帶ノ條件ナキ確定物ノ賣買

全

- 第二則 條件附帶ノ確定物賣買

一一八丁

○ 第二節 不確定物ノ賣買

一三五丁

○ 第三節 物品ノ適用

一四一丁

○ 第四節 賣渡權ノ留止

一四九丁

○ 第四章 賣主買主ノ義務

一五四丁

○ 第一節 賣主ノ義務

全

- 第一則 請買

全

- 第二則 引渡

一七四丁

○ 第二節 買主ノ義務

一七九丁

- 第一則 承諾

全

- 第二則 代價ノ仕拂

一八〇丁

○ 第五章 賣主買主ノ救濟法

一八三丁

○ 第一節 賣主買主ノ救濟法

全

- 第一則 對人的ノ救濟法

全

○第二則 對世的ノ救濟法 一八五丁

○第二節 賣買ノ救濟法 一九六丁

○第一則 占有ヲ得サル以前ノ救濟權 一九七丁

○第二則 占有ヲ得タル後ノ救濟權 一九八丁

賣買法目次完

賣買法講義 (Law of sale)

法學士 高橋 捨六 講義

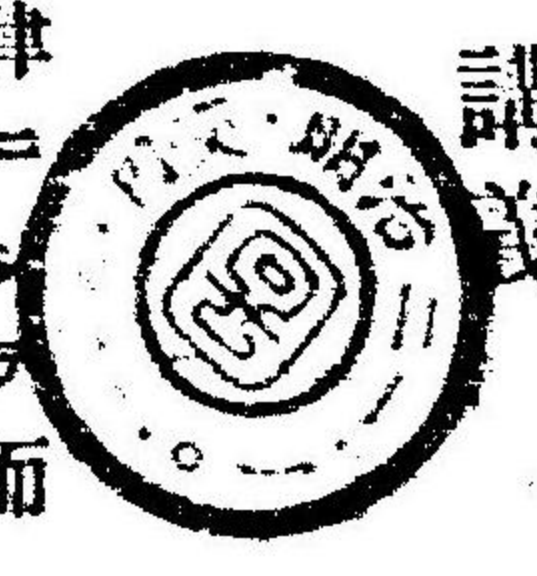
第一回

總論 (General view)

商法ハ概シテ商業ニ關スル人民相互間ノ權利義務ヲ規定スル所ノ法律ニシテ而シテ賣買法ハ其一部ニ屬ス元來英國ハ諸君ノ既ニ知レルカ如ク專ラ慣習法ヲ採用セルヲ以テ別ニ商法トシテ一部ノ成典アルコアラステ唯慣習又ハ判決例等ニ據リ學者ノ著述シタル商法アルニ過キサレハ若シ人アリ英國ノ商法トハ如何ナルモ不ナリヤト問ハ、英國ノ商法トハ代理法、會社法、組合法、委託法、流通證券法、保險法及賣買法等ヨリ組成セルモノナリト答フルノ外ナカルヘシ

英國商法ノ性質斯クノ如シ故ニ英國商法ヲ學フト云ヘハ悉ク是等ノ諸法ヲ學ハサル可ラス既ニ之ヲ學ハサルヘカラストナセハ此諸法中一トシテ不必要ナルモノナシト雖モ就中賣買法ハ最モ必要ニシテ商法中ノ商法トモ稱シテ不可ナキヲ信スサレハ是等諸法中試ニ其輕重ヲ問フモノアラハ余ハ賣買法ヲ以テ最モ必要

賣買法



ノモノナリト答ヘンノミ

蓋野蠻時代ノ變テ殖産時代トナルヤ人類相互間ニ必ス賣買ノコト發生セキル可ラス其始ノニ當テハ樵夫ノ薪炭ヲ以テ漁人ノ魚ニ換ヘ農夫ノ五穀ヲ以テ商工ノ物品ニ換ユルカ如キ物品交換ノ行ハレ未ダ以テ正當ニ賣買ト稱スヘキモノ存セサリシモ人智漸ク發達シ殖産時代ノ愈々開發スルニ及ンテ物品取引モ益々其頻繁ヲ來タシ終ニ實物交換ノ不便ナルヲ感シ從テ貨幣ノ如キ物品交換ノ媒介物ヲ發明使用スルニ至リテ茲ニ始メテ今日ノ所謂純然タル賣買ノ行ハル、ニ至リタルコト事實疑モナキコト、モナリ

是ヲ以テ賣買ノコトノ此人類社會ニ行ハル、ニ至リシハ既ニ古代ニアリト雖モ彼ノ代理人ヲ以テ商業ヲ營マシメ組合商社若クハ會社ヲ組織シテ共同ノ利益ヲ計リ又爲換約束手形ヲ流通シテ金融ヲ圓滑ナラシムル等ノ如キハ賣買ノコトヨリモ遙カニ末代ニ濫觴シタルヤ又疑フヘクモアテス故ニ商法中他ノ諸法律ニ比セハ賣買ニ關スル法律ハ早世ニ整備スルニ至リタルコト明カナリシモ賣買法ノ我々人類社會ニ必要ナルコトハ別ニ茲ニ喋々説明ヲ要セサルモ諸君カ自家ニ歸

二

二

リテ室内ヲ一見セハ忽チニ了解スルナラン試ニ其室内ニ於テ目ニ觸ル、所ノモノヲ見ヨ一トシテ賣買法ニ由リテ購求シタルモノニアラサルハナカルヘク又諸君ノ商店ニ至リ一紙ヲ購ヒ一筆ヲ求ムルコトアルモ直チニ賣買法ノ其間ニ應用セラル、コトヲ發見スヘキナリ然ラハ之ヲ其起原ニ問ヒ又今日ノ實際ニ照ラスモ賣買法ノ商法中最モ至重ノ部分ヲ占ムルノ所以ハ自カラ明瞭ナルヲ得ヘシ是ニ由テ之ヲ觀レハ余カ賣買法ヲ以テ商法中ノ商法ト稱シタルモ敢テ過言ニアラサルヘキヲ信スルナリ

三

世人ノ常ニ謂ヘラク英國法ノ他邦法律ニ長越スルノ點ハ暫ク措テ論セサルモ其英國法中特ニ精美秀妙ナルモノハ商法ナリト余モ又其然ルヲ信ス而シテ余ハ今此精美秀妙ナル商法中ノ商法トモ稱スヘキ賣買法講義ノ任ニ當ル其責任極メテ重シ從テ諸君ノ之ヲ研究スルヤマタ輕忽ニ看過セラル、ナク其所謂精美秀妙ナルモノヲ採リテ之ヲ實際ニ應用センコトヲ勉メサルヘカラサルナリ

抑モ賣買トハ之ヲ一般ニ云フトキハ代價ト稱スヘキ或ル金圓ノ報酬ニ對シ財產ノ所有權ヲ一人ヨリ他人ニ移轉スルニ外ナラサレハタトヒ財產ニ動産及不動産ノ

區別アルヨリ從テ之カ賣買ニモ又動產賣買ト不動產賣買アルニセヨ其實買ノコトニ至テハ即チ一ナラサルヘカラス英國法ニ於テハ賣買ノ名稱ヲ獨リ動產ノ賣買ニノミ冠ラシ不動產ノ賣買ハ之ヲ賣買ト稱セサルナリ是不當ノコトナリト雖モ慣用ノ致ス所亦如何トモスヘカラス故ニ英國法ニ於テ賣買トハ代價ニ換フルニ動產ノ所有權ヲ移轉スルヲ云ヒ代價ニ換フルニ不動產ノ所有權ヲ移轉スルハ之ヲ讓渡ト稱スサレハ余カ今諸君ニ講述セントスル所ノ賣買法ハ單ニ動產ノ賣買ニ關スル諸法規ニ止マルモノナリト知ラサルヘカラスナリ

斯ノ如ク夫レ賣買ハ動產ノ所有權ヲ一方即チ賣主ヨリ他ノ一方即チ買主ニ移轉スルコトナリトナスモ其所有權ハ果シテ何時ニ於テ賣主ヨリ買主ニ移轉シタルモノナルヤヲ識別判定スルコトハ賣買法中ニ於テ頗ル學者ノ苦シム所ナリ語ヲ換ヘテ云ヘハ實際賣買契約ト賣買トノ境界ヲ識別スルコト甚ク難シト云フニアリ是學者中往々賣買ト賣買契約トノ區別ヲ混交スルモノアル所以ナリ世人或ハ賣買ハ契約ノ一種ヲリトノ思想ヲ抱クニ至リタルモ亦其原因ナキニアラサルヘシ現ニ彼ノ羅馬法ニ於テハ賣買ヲ以テ契約ト看做シタルカ如シ即チ羅馬法ニ據レ

ハ賣買ノ成ルヤ賣主ニ賣物引渡ノ義務買主ニ代價拂渡ノ義務ヲ生スルノミコトテ其實買物ヲ買主ニ引渡シ終ルマテハ其所有權依然トシテ賣主ニ存在スルモノトセリ故ニ羅馬法ノ所謂賣買ハ契約ノ一種ニシテ事ヲ未來ニ期シ相手間ニ對人權ヲ生スル所ノ合意ナリト云ハサルヘカラス

又佛法ニ於テハ明カニ賣買ヲ以テ契約トナセリ即チ佛民法第千五百八十二條ニ賣買ノ定義ヲ下シテ曰ク賣買トハ一方ニ物件引渡ノ義務一方ニ代價拂渡ノ義務ヲ生スル所ノ契約ナリト夫レ斯ノ如ク羅馬法佛民法共ニ賣買ヲ契約トナセリ世人カ賣買ヲ以テ一種ノ契約トナスモ亦謂レナキニアラサルナリ況ンヤ英國法律學者中ニ於テステラ賣買ハ契約ナリトノ定義ヲ下シタルモノ少カラサルニ於テオヤ然レトモ賣買ハ決シテ契約ニアラサルナリ之ヲ要スルニ賣買トハ賣主買主間ニ於ケル所有權ノ授受ヲ云フモノナレハ之ヲ一ノ取引トハ稱スルモ決シテ之ヲ契約トハ云フヘカラスナリ

蓋シ賣買ハ賣買物件及其代價ニ就キ賣主買主雙方ノ合意ヲ俟テ始メテ成ルトハ是羅馬法及英佛法律ノ共ニ其軌ヲ一ニスル所ニシテ賣買ノ成ルヤ必ス契約先ッ

之カ因チナサスハ賣買ノ果アルコトナシ即チ契約ハ本ニシテ賣買ハ未ナリ而シテ此因果本未ノ差アルヤ其間髪ヲ容レサルモノナレハ容易ニ人ヲシテ賣買契約ト賣買トナ同一視セシメ賣買ヲ見テ契約ト稱セシムルニ至ルナリ即チ賣買ハ契約ニ基因シ始メテ生スルモノナレトモ其賣買物ノ所有權移轉ト同時ニ成立スルモノナレハ賣買契約ノ成立スルヤ否ヤ電光一閃モ管ナラス直チニ賣買物ノ所有權買主ニ移轉シ終リ契約ノ成立スルヤ否賣買ト變シ契約ノ生存スル間際アラサルナリ猶ホ賣買ノ賣買契約ニ於ケルノ關係ハ恰モ婚姻契約アリテ婚姻成ルカ如ク婚姻ハ婚姻契約ノ果ニシテ婚姻自身カ契約ニハアラサルナリ要スルニ賣買トハ通貨ニテ支拂フヘキ代價ニ換フルニ動産所有權ノ讓渡ヲ云ヒ物件ト代價ニ就キ相手間ノ意思相投合シタルトキハ直チニ賣買成立シ代價ノ拂濟物件ノ引渡ヲ俟タス所有權直チニ買手ニ移轉スルモノト知ヘシ

以上ハ專ラ賣買ノ性質ヲ略論シタルモノナレトモ或ハ諸君ノ了解ニ苦ム所少カラシサレト深ク之ヲ顧慮スルヲ要セス漸次講義ノ進ムニ從ヒ明解スルコトアルヘシ又賣買契約ト賣買ノ區別ニ就テハ法學協會雜誌第一號ニ記載セル我カ菊池

講師ノ賣買法比較ト題セル論說ヲ熟讀セハ大ニ益スルコトアルヘシ今ヤ總論ヲ終ルニ臨ミ一言ノ注意ヲ置クヘキハ英米法律ハ彼是同一ニシテ英國賣買法ト云フモ其實英米賣買法ト云フニ同シキコト是ナリ然レトモ或特別ナル點ニ付テハ英米其軌ヲ同フセサルコト少カラス斯ル場合ニ於テハ余ハ殊更ニ英國法ニテハ斯々米國法ニテハ云々ト注意スヘキヲ以テ他ハ英米法共ニ同一ナリト了知セハ可ナリ

第二回

第一章 賣買ノ性質 (Nature of a Sale)

第一節 賣買ノ定義

總論中既ニ陳述シタルカ如ク英國法律學者ノ中ニテモ賣買ハ契約ナリト妄想セルモノ少カラス今二三ノ例ヲ擧グレハ英國有名ノ判事タリンブラックボーン(Black Bone)氏ハ賣買トハ或動産ノ所有者(甲)及他ノ一人(乙)トノ間ニ於テ或代價若シハ或報酬ニ換ヘ其動産ノ所有權ヲ雙方カ取極メタル時日及方法ヲ以テ甲ヨリ乙ニ讓渡サントノ合意ナリトノ定義ヲ下セリ是賣買ト賣買契約ノ兩者孰レニモ適用シ得ラル、モノ、如クシテ結局賣買ハ契約ナリト論結シタルモ同様ノ定義ナリ又

賣買ノ性質及定義

米國有名ノ法學者タリシケント(Kent)氏ハ賣買ハ價格アル報酬ニ換フルカ爲メ一人ヨリ他ハ一人ニ對スル財產讓渡ノ契約ナリト云ヘリ是賣買モ物品交換モ混同セル定義ナリト論セサルヘカラス何トナレハ價格アル報酬ニ換フルカ爲メ物品交換者ノ一方ハ他ノ物品ノ所有權ヲ他ノ一方ニ讓渡スモノナレハナリ且氏ハ動產ノ讓渡ト云ハスシテ廣ク財產ノ讓渡ト云フタレハ土地讓與ノ如キモ賣買ト云ハサルヘカラス然レトモ英國法律ニテハ既ニ述ヘタルカ如ク賣買ハ動產ノ讓渡ニ限ルモノナリ斯クノ如ク賣買ヲ以テ契約ト混交同視シタル學者ハ獨リ前二氏ノミナラス英國法律家ノブラックトン(Blackton)氏スミス(Smith)氏ノ如キ何レモ皆ナ然ラサルハナシ而シテ賣買ハ所有權ヲ讓渡スヘキ一ノ取引ナリトノ觀念ヲ抱キタルハ蓋彼ノ有名ナル英國法律大家ノブラックストーン(Blackstone)氏ヲ以テ其礎鵬トナスヘシ氏ノ定義ニ據レハ曰ク賣買トハ一人ヨリ他ノ一人ニ對シ或代價ナル報酬ニ換フル財產ノ讓渡ナリトブラックストーン氏英法注釋第二卷第十五章契約ノ部參照然レトモ惜シム可クハ又ケント氏ト同ク賣買ヲ以テ廣ク財產ノ讓渡ナリトセシハ誤解ト謂ハサルヘカラス然レト雖モ英國ノ法律ヲ賣買ノ定義ヲ動

賣買ハ契約ニアラズ讓渡ナリ

產ノ讓渡ノミニ限リテ適用スルコトノ不感服ナル慣習ノルカ爲メ氏モ何ヲ以テ動產ノ讓渡ト云ハサリシヤト批難コソ蒙ルモ我々日本人ノ眼ヨリ之ヲ視ンハ却テ賣買ハ動產ノ讓渡ト聞クコソ怪シケレ氏ノ云ヘルカ如ク賣買ハ財產ノ讓渡ナリト云ヘハ至極其當ヲ得タルモノト思考セラルハナリソレハ兎モアレ英國法ニテハ既ニ再三述ヘタルカ如ク賣買トハ通貨ニテ支拂フヘキ代價ニ換フル動產所有權ノ讓渡ヲ云フト知ルヘキナリ(ベンジャミン Benjamin)氏賣買法第一卷第一編第一章第一項參照)

以上論シ來レルカ如ク苟クモ賣買タラシニハ必ラス動產所有權ノ授受ナカラサルヘカラス故ニ若シ所有權ノ授受存在セサルトキハ是賣買タルヲ得サルナリ例令ハ余カ所有物ヲ或典舖ニ質入シタルトキハ質屋ノ主人ハ其物品ノ占有權ヲ得ヘント雖モ其所有權ニ至リテハ依然トシテ余カ身ニ屬スヘシ故ニ之ヲ動產委託ノ一種ナル質入トハ稱スヘシモ未タ賣買トハ稱スヘカラサルカ如シ蓋賣買ト動產委託トハ往々混同シ易キ點ナキニアラサルヘシ即チ彼ノ羅馬法ニ於テハ消費貸借(Mutuum)消費貸借トハ酒醬油穀物金銀等ノ如キ物品ヲ貸借スルヲ云フ

即ち借受ケタル物品ハ全ク借主ノ所有物トナリ後日之ト同價格ナル同性質ノ物品ヲ返却セハ事済ミ必スシモ當初借受ケタル其物自身ヲ返却スルニ及ハサルナリ)ヲ以テ動産委託ノ一種トナセトモ英國法ニ於テハ之ヲ賣買ノ一種トナスガ如キ是ナリ蓋嘗テ引渡サレタル其同一物ヲ返却スル場合ニハ譬ヒ形体ヲ變シテ之ヲ返却スルモ其取引ハ動産委託ノ一種ナリ而シテ其取引ニ因リテ所有權ノ移轉スルカ如キコトアルナシ然レトモ若シ嘗テ受取リタル其同一物ヲ返却スルノ義務ナクシテ代價ニ積リ同等ノ同質物ヲ返却スルノ自由アルトキハ是賣買ニシテ所有權一方ヨリ他方ニ變轉スルモノナリ動産ノ所有權一方ヨリ他ノ一方ニ移轉スルトキハ之ト同時ニ其動産ノ破毀消滅等ヨリ生スル損害ヲ負擔スヘキ責任モ又其所有權ノ移リ先キナル人ニ移轉セサルヘカラス尤モ此損失ヲ負擔スル代リ其動産ヨリ利得ノ生スル場合ニハ其利益ヲ享クルヲ得ルハ勿論ナリ牝牛ノ所有權賣主甲ヨリ買主乙ニ移轉シタルトキハ乙ハ譬ヒ未タ甲ヨリ引取ラサル以前ニ其牝牛ノ死亡スルコトアルモ其代價ハ乙必ス之ヲ支拂ハサルヘカラス又之ニ反シテ其牝牛甲ノ厩ニ於テ犢牛ヲ産出シタルトキハ其犢牛モ亦乙ニ於テ所有スル

賣買ノ要素

コトヲ得テ甲ノ厩ニ於テ牝牛引渡前ニ産出シタルトノ廉ヲ以テ甲カ其犢牛ヲ我物トナサントスルモ能ハサルカ如シ

第二節 賣買ノ要素

前節ニ於テ賣買トハ通貨ニテ支拂フヘキ代價ニ換フル動産所有權ノ讓渡ナルコトヲ論シ來リタルヲ以テ茲ニハ尙ホ一步ヲ進メテ賣買ヲ成立セシムルニ必要欠クヘカラスル要素ヲ分析討究シ而シテ後其各要素ニ付キ一々之ヲ詳論セハ始メテ賣買ノ性質ヲ明カニスルコトヲ得ヘシ

儲賣買ハ動産ノ所有權ヲ授受スルモノナレハ第一ニ賣買スヘキ目的物即チ動産ノ存在セサレハ賣買ノ成立スヘキ等ナキハ勿論ナリ然レトモ茲ニ動産ノ存在スルアレハトテ一人ニテ之ヲ右ヨリ左ニ授受スルモ所有權ノ移轉スルコトアルヘカラサレハ賣主買主トナルヘキ二人以上ノ人即チ對手アルヲ要スヘシ又真正ナル賣買ハ代價ニ換ヘテ動産ヲ授受セサルヘカラスルモノナレハ常ニ代價ナルモノ存在セサルヘカラス復タ代價動産及對手ノ打揃フコトアルモ其代價動産ニ就テ賣主買主ノ意思相投合一致セサルニアラサレハ未タ賣買成立セサルナリ是ニ

賣買ノ四要素

賣買ノ目
的物ハ有
形ト無形
トナ問ハ
ス

於テ最後ニ對手ノ合意ナルモノ必要ナルコト明カナリ
夫レ斯ノ如ク賣買スヘキ動産及其代價ニ就キ對手ノ合意アリタルトキハ動産ノ
引渡代價ノ支拂ヲ待タス其動産ノ所有權直チニ買主ニ移轉スヘキナリ故ニ賣買
ノ要素ハ動産代價對手及合意ノ四ツノ者ニ外ナラサルヲ知ルヘシ人或ハ所有權
ヲ以テ賣買要素ノ一ナランカト疑フモノアルヘシト雖モ是誤ナリ何トナレハ所
有權ノ授受ハ賣買ノ結果ナルノミナラス既ニ動産ノ中ニ包含セラル、モノト見
テ可ナレハナリ請フ追次此要素ニ付説明セン

一、動産

有形物タルト無形物タルトナ問ハス苟モ動産タル已上ハ何物ニテモ之ヲ賣買ノ
目的物トナスコトヲ得ヘキナリ即チ有形物ナル札、書籍、椅子等ハ申ニ及ハス彼ノ
眼以テ視ルヘカラス手以テ觸ルヘカラル無形ノ出版權若クハ得意ノ如キモ
ノニ至テモ又賣買シ得ヘキモノトス(佛民法第千五百九十八條參觀抑モ出版權、
專賣權、地役權若クハ得意ノ如キハ一種ノ權利ナリト雖モ法律ハ便宜上恰カモ
有形物ノ如ク之ヲ取扱ヘルナリ)ホルランド氏法理學書八十三丁又得意トハ其定

義ヲ下スニ甚ク難シト雖モ一般人民ノ解スルカ如ク營業又ハ商業ノ得意トハ其
資本金及之ニ關スル財産ノ實價ヲ算入セス唯其開業シタルコトニ於テ得タル一
種ノ利益ニシテ其利益タルヤ舊識及馴染ノ買客ヨリ蒙ルヘキ世間ノ愛顧及獎
勵ニ由リ得ラルヘキ一種ノ利益ナリト解シ大過ナカルヘシ例令ハ山谷ノ八百善
銀座ノ松田ナトカ其店名ハ勿論一切ノ跡式ヲ賣買スルカ如キハ即チ得意賣買ノ一
例ナリ(萬國法律週報第廿五號第廿八號參照)又佛民法第千五百九十八條ニ曰ク通
常賣買ヲ爲ス物件ハ總テ之ヲ賣拂フコトヲ得ヘシ但別段ノ規則ニヨリ其賣拂ヲ
禁シタルトキハ格別ナリトストアリ故ニ通常賣買シ得ラルヘキ物品ハ何ナリト
モ賣買ノ目的物トナシ得レトモ規則ヲ以テ禁シタル場合ハ此限ニアラスト云フ
ニアリ是最モ明白ナル事柄ニシテ何レノ國ニ於テモ法律規則ヲ以テ禁止シタル
事柄ニ付契約スルカ如キハ之ヲ違法ノ契約トシ無効ニナスハ通常ナリ然リ而シ
テ佛民法ハ其第千六百條ニ於テ生存スル人ノ遺物相續ヲ爲スノ權ハ譬ヒ其人ノ
承諾アリト雖モ之ヲ賣拂フコトヲ得スト規定セリ是特別ノ簡條ヲ以テ賣買ヲ
禁シタル一例ナリ蓋此禁止タルヤ政界上ヨリ出テタルモノニシテ若シ生存スル

人ノ遺物相續權ヲ賣買スルコトヲ許スニ於テハ其相續權ヲ有スル人ハ未タ之ヲ得サルニ先テ之ヲ金銀ニ變シ濫費スル等ノ恐レアルヲ以テノ故ナラン乎(佛民法第一千百三十條參考)余ハ英國ニ於テモ現ニ生存スル人ノ遺物ヲ相續スルノ權利ヲ賣買スルコトヲ禁スルヤ否ヤヲ明知セスト雖モ蓋之ヲ禁止スルモノト信スルナリ」賣買ハ代價ニ換ユルニ動産所有權ノ讓渡ナレハ買主ヨリ受取ルヘキ代價ニ更ヘテ讓渡スヘキ動産ノ成立セサル時ハ賣買ノ生スル所以ナカルヘシ故ニ賣買契約ノ時ニ於テ若シ賣買スヘキ物件ノ存在セサル時若シハ其成立ニシテ消滅シタル場合ニハ賣買ノ成立セサルヤ明カナリ譬ヘハ某甲ノ生命ニ屬スル年金ヲ乙丙間ニ賣買シタリトセシニ若シ其賣買契約ヲ取結ヒタル日ニ於テ甲ハ既ニ死シ居リタリシコトヲ後ニ發見セハ其年金賣買ハ成立セサルカ如シ又不日橫濱ニ入港スヘキ某漁船ニ積載シタル石油ノ若干ヲ甲乙間ニ九月十五日ヲ期シ賣買シタリシニ該汽船ハ航海ノ途中止ムヲ得サル必要ヨリ某灘ニ於テ九月十日ニ右石油ヲ投棄シタルコトヲ後ニ發見セハ甲乙間ノ賣買ハ無効トナリ甲カ既ニ乙ヨリ代價ヲ請取り置キタリトセハ其代價ヲ乙ニ差戻サスノハアルヘカラサルナリ蓋甲乙間

賣買ニハ
賣買スヘ
キ物件ノ
現ニ生存
スルコト
ヲ要ス

ニ於テハ石油ノ賣買ヲナシタリト思惟シタルモ其賣買契約ノ當時頓ニ賣買スヘキ石油ハ現在セサルヲ以テ實際賣買ノ成立セサリシモノナリ之ヲ要スルニ前二個ノ場合ニ於テハ賣主買主共ニ賣買スヘキ物件ノ現在セサリシコトヲ知ラス即チ事實ノ過誤ヨリ出タルモノニシテ賣主買主間ニ真ノ合意アリタルモノニアラス且又賣買スヘキ物件モ存セサリシモノナルカ故ニ賣買ノ成立スヘキ所以アラサルナリ

爰ニ又賣買契約ヲ締結シタル當時ニ於テ賣買スヘキ物件カ成立セサルニアラス又消滅シタルニモアラサレトモ其物件ニ欠損ノ生シ居ルアリテ價格ノ減殺サレタル場合ニハ或ハ賣買ノ成立セルコトアリ或ハ又賣買ノ成立セサルコトアリテ一様ナラス即チ英國法ニ於テハ物件ノ毀損タルヤ買主ノ購フテ役ニ立テント思惟シタル使用ノ目的ニ叶ハサル位ナレハ賣買ヲ無効トナセトモ其毀損ノ程度タル物件ノ實體ニ關係スルコトナクハ賣買ヲ有効トシ唯賣主ヲシテ其物件毀損ノ程度ニ相當ナル損害高チ其代價ヨリ引去ラシムヘキノミ羅馬法ニテハ賣買スヘキ物件ノ消滅シタルニアラスヲ唯賣買代價ノ半額位ヲ減殺セシメタル物

賣買物件
ノ毀損ヲ
生シタル
時

件ノ毀損ナレハ其賣買ヲ有効トシ毀損相當ノ損害高チ約定代價ヨリ減殺セシメタルモノ、如シ(ケント氏英法註釋書第三卷四百六十九丁)又佛國法ニテハ賣渡スヘキ物件ノ全部滅盡シタル場合ニハ賣買ヲ無効トシ又物件ノ一部毀損シタル時ハ買主ニ其賣買ヲ無効トナスカ又ハ評價人チシテ其現存セル部分ノ價ヲ定メ之ヲ引取ルカニ中擇一ノ權ヲ附與セリ(佛民法第千六百一條)

前段論シ來レルカ如ク成立セサル物件ハ賣買ノ物件トナシ得ヘカラサルハ原則ナリ而シテ賣買ノ時ニ於テ賣主ノ所有ニアラサル即チ賣主ノ所有權チ有セサル物件ハ法律上未タ成立セサルモノト看做スヘキナリ詳言スレハ賣主ノ所有物ニアラサルモノハ法律上未タ成立セサル物件ト同様賣買ノ目的ト爲スコト能ハサルナリ譬ヘハ余カ明日若クハ明後日買求ムル所ノ書籍チ何圓ニテ汝ニ賣却スヘシト云フモ是唯未行契約ニシテ書籍ナル物件ト代價ニ付余ト汝ノ意思投合スルモ決シテ賣買成立セサルカ如シ
又余若シ竊盜人ヨリ或贓物チ買取リタルコトアルモ真正ノ賣買成立セサルヘシ何トナレハ其贓物タルヤ賣主ナル竊盜人ノ所有物ニアラサレハ法律上成立セサ

賣主ノ所有
有ニアラ
サル物件
ハ成立セ
サル物件
ニ同シ

ル物件モ同様余ニ所有權ノ移轉スヘキ謂ハレナケレハナリ

然リト雖モ茲ニ規則アレハ必ス取除アリトノ諺ニ洩レス成立セサル物件ハ賣買ノ目的物トナスコトヲ得ストノ規則ニモ亦取除アリ即チ未タ成立セサル物件ト雖モ尙法律ノ賣買ヲ許スモノアリ今茲ニ未タ成立セサルカ或ハ賣主ニ屬セサル物件ノ賣買シ得ヘキモノト否トチ區別センカ爲メ法律ハ之チ左ノ二様ニ分テ

- 甲、賣買ノ目的物トナスコトヲ得ルモノ
- 乙、賣買ノ目的トナスコトヲ得ス單ニ未行契約ノ目的物トナスコトヲ得ルモノ

甲種ニ屬スルモノハ未タ現存セサルモ尙ホ賣買シ得ヘキ物件トハ即チ法律上ノ言葉ニテ必然成立スル物ト稱ス例ヘハ既ニ賣主ノ所有ニ屬スル或物ノ期望ノ増加或ハ天然產物ノ如キハ法律上必然ノ成立チ有スルモノナルカ如シ故ニ余カ所有ノ原野ニ生スヘキ秣ノ收穫或ハ後日余カ飼羊ヨリ剪取ルヘキ羊毛及余カ飼養セル牝牛ヨリ搾取スル牛乳ノ如キ現ニ賣買契約ノ時ニ於テハ成立セサルモノナ

必然ノ成立
立チ有ス
ル物ハ現
在セサル
モ賣買シ
得

リト雖モ能ク賣主買主間ニ有効ノ賣買ヲ取引シ得ヘシ蓋前述ノ如キ物ハ設令ヒ未タ現存セサルモノナリトモ其物ノ成立シ來リテ賣主ノ所有物トナルヤ極リ切タル必然ノ事ニシテ猶ホ太陽ノ今日東ニ上リテ西ニ入レハ復明日モ西ニ入ルカ如ク万一ヲ失セサルナリ之ヲ詳言スレハ此ノ如キ場合ニハ其成立シ來リテ現存スルハ必然タルヲ以テ法律ハ豫メ既ニ成立セシモノト看做モノナレハナリ先年ノ判事登用試験問題中英國賣買法第二問ニ現存セサルモノニシテ賣買ノ目的物トナル場合アリ其理由及實例ヲ示スヘシトアリ即チ必然ノ成立チ有スルモノハ現在セサルモ能ク賣買ノ目的物トナルヘキモノニシテ其理由トスル所本文ニ於テ陳述セルカ如シ故ニ甲ナルモノアリ自分所有ノ若干歩畑地ニ生長シアル麥ノ收穫チ乙へ十圓ニテ賣却シタリトセハ設令ヒ麥ノ收穫前即チ未タ麥ノ穂ノ出テサル以前ニ洪水ノ爲メ全畑地ノ麥流失シタリトテ其損失ハ乙之ヲ負擔シ代價十圓ハ甲ニ支拂ハサルヘカラス何トナレハ賣買契約ノ當時未タ麥穂ハ現在セサルモ必然成立スヘキモノナルヲ以テ其所有權ハ既ニ乙ニ移轉シ居レハナリ又乙種ニ屬スルモノハ即チ甲種ニ屬スルモノト等シク未タ成立セサル物ナリト

雖モ法律ハ之ヲ賣買スルコトヲ許サス單ニ未行契約ノ目的トナスコトヲ許スノミナリ譬ヘハ余カ本年中ニ買求ムル所ノ羊毛或ハ來月ヲ以テ某ヨリ譲リ受クル牝牛ノ牛乳又ハ來年余カ所有ノ畑地トナスヘキ土地ニ生スル秣ト云フカ如キ賣主カ未來ニ於テ求メ得ヘキ物ノ類ハ總テ乙類ニ屬シ賣買ノ目的物トナスコトヲ得サルナリ

夫レ此ノ如ク等シク成立セサル物件ニ付テ一ハ賣買スルコトヲ許シ一ハ賣買ヲ許サ、ルハ其區分明カナラサルカ如シト雖モ大ニ然ラサルナリ蓋前ノ場合ニハ其賣買セント欲スル所ノ物ヲ產出スヘキ母体即チ牛ナレハ牝牛秣ナレハ原野ノ如キ其主物ヲ賣主カ所有スルヲ以テ必然成立スル所ノ牛乳秣モ又賣主ノ所有物ナリト雖モ後ノ場合ハ其母タリ主タル牝牛原野自身ヲ賣主カ所有セサルモノナレハ夫ヨリ生スル牛乳秣モ又賣主ノ所有物トナルヤ否ヤ極メテ不儘ナリ故ニ前ノ場合ハ賣買ヲ許スト雖モ後ノ場合ハ設令ヒ必然成立スヘキモノナリト雖モ他人ノ所有物ニシテ賣主之ヲ所有スルノ必然ナラサルヨリ賣買ヲ許サ、ルナリ又現在セサル物件ニ據リテ以上ノ如ク法律ハ之ヲ二種類ニ區別スルモ果シテ其

必要アルヤ否ヤヲ疑フモノナキニアラサルナリ蓋此區別タルヤ賣買法ニ於テ最緊要ナリトス何トナレハ甲ノ場合即チ賣買ヲ許ス時ハ賣買物件ノ所有權及物件損失負擔ノ危難ハ賣買契約ノ當時買主ニ移轉スレトモ乙ノ場合即未行ノ賣買契約ナル時ハ契約實行ノ時マテ物件ノ所有權賣主ニ存シ從テ物件ノ損失等アルモ買主之ヲ負擔スルニ及ハサレハナリ

自己ノ所有物ニアラサル物ハ賣買スルコトヲ得ストノ原則ニ據リテ以上ニ陳述シタル第二種類ノ後日購求スル所ノ羊ヨリ剪リ取ルヘキ羊毛ノ如キハ賣買ノ目的物ト爲スコトヲ得ス然レトモ未行賣買契約ノ目的物トハ爲スヲ得ヘシ即チ後日其物件ヲ賣買セントノ契約ナレハ法律上取結フヲ得ルノミナラス實ニ有効ノ契約ナリトス如此自己ノ所有物ニアラサルカ若クハ未タ成立セサル物件カ賣主ノ所有ニ歸シタル時又ハ成立シ來リタル時ハ直チニ其所有權ハ飛ンテ買主ニ移轉スルヤ否ヤノ疑問生スヘシ譬ヘハ明日甲カ購求スル時計ヲ乙ニ賣却セント賣買契約ヲ取結ヒシ時ハ即チ其明日ニ至ツテ甲カ時計ヲ購求スルヤ直チニ所有權ハ乙ニ移轉スルヤ否ヤノ疑問生スヘシ蓋如此ノ場合ニ於テハ未行契約ノ目的物カ

賣主ノ所有ニ歸シ若クハ目的物カ成立シ來ルト雖モ直チニ其所有權ハ買主ニ移轉セサルモノトス而シテ今其所有權ヲ移轉セントスルニハ賣主ニ於テ前約ヲ實行スルノ或所爲ヲ必要ナリトスルナリ衡平法ニ於テハ賣主カ後日所有權ヲ得ル物品ヲ買主ニ賣却セントノ契約ヲ取結ヒシ時ハ賣主カ其物品ヲ所有スルヤ直チニ所有權カ買主ニ移轉スルモノト爲セリ然レトモ衡平法ニテ此ノ如ク賣主ノ或所爲ヲモ要セス直チニ所有權ノ移轉スルトスルハ單ニ契約對手カ特別ノ物件ヲ賣買セント約シテ後日賣主ニ於テ該物件ヲ所有セル時ニ當リ殊更ニ斯様々々ノ物件ナリト買主ニ通知セサルトモ買主ニ於テ能ク該物件ノ特別ナルコトヲ知ルヲ得ヘキ場合ニ限ルモノトス又或說ニ米國ニ於テハ本條ノ如キ場合ニ於テ其賣買物品カ賣主ノ所有ニ歸スレハ其後賣主ノ或所爲ヲモ要セス直チニ買主ニ所有權ヲ移轉スルモノナリト論スト雖モ亦衡平法ト等シク或特別ナル場合ニノミ然ルヘクシテ一般ノ規則ニハアラサルヘシト信ス

上來陳述セル所ヲ以テ考フレハ未タ存在セサル物品若クハ賣主ノ未タ所有セサル物件ニテモ之ヲ賣買スルトノ契約ヲ取結フコトハ自由ナリトス然レトモ自己

ノ所有ニアラサル物件ヲ賣買セントスル空相場ハ法律ニ於テ堅ク禁スル所ナリ
何トナレハ其性質タルヤ代價ノ高低昇降ニ於テ賭博ヲ爲スモ同一様ニシテ而シ
テ賭博ハ法律ノ禁スル所ノモノナレハナリ然レトモ羅馬法律家ハ萬一チ僥倖セン
トスルノ希望ハ賣買シ得ルモノト云ヘリ而シテ其適例トスル所ハ常ニ漁夫カ其
代價ヲ以テ網ノ一打即打ツヘキ一網ノ捕獲物ヲ賣ランコトヲ約シタル場合はナ
リ去リナカラ此例ハ決シテ適例トハ稱スヘカラサルモノ、如シ何トナレハ今茲
ニ客人アリテ漁夫ニ若干ノ貨幣ヲ與ヘテ其客人ノ利益ノタメニ一網ヲ打タシメ
ナハ其契約ハ性質上漁夫ノ勞役ヲ雇入レンカ爲メノ契約タルニ過キス故ニ羅馬
法律家ノ僥倖ハ賣買シ得ルト云フ爲メニ引用セル適例モ亦勞役雇入ノ契約タル
ニ過キサルナリト然リト雖モ僥倖ノ希望ヲ賣買シ得ヘシト云フ規則ハ或ハ正當
ノ者タラン而シテ其引例トスルニハ牡蠣ヲ漁スルノ人カ既ニ捕獲シタル牡蠣即
チ賣主ノ所有トナリタル牡蠣ニ於テ發見スヘキ眞珠ヲ他人ニ賣買セントナス場
合是ナリ

代價

第二則 代價 (Price)

賣買ハ代價ニ更フル動産ノ讓渡ナレハ賣買ニハ必ス代價ナカルヘカラス而シテ
其代價タルヤ一國ノ通貨即チ國內ノ通用金ヲラサルヘカラス若シ通貨ナリトセ
ハ其支拂ノ方法ハ現金ヲ以テ即時ニ仕拂フト又信用ヲ以テ後拂ト爲ストナ問ハ
ス法律上均シク有効ナリトス之ニ反シテ通用金ヲ以テ代價ヲ仕拂ハス物品若ク
ハ勞力等ヲ以テ動産ノ所有權ヲ得ルノ報酬トナセハ是賣買ニ非スシテ物品交換
ノ如キモノトナルヘシ羅馬法ニ於テハ勞力ヲ以テ物品ニ代用スルハ契約ノ一種
トナシ物品交換ノ如キモ亦賣買トナサ、ルナリ其理由ニ曰ク若シ品物交換ヲ以
テ賣買トナセハ何レカ賣ラレタルモノニシテ何レヲ代價トシ仕拂ハレタルモノ
ナリヤト云フコトヲ區別スルヲ得ス何トナレハ同一ノ物件ヲ同時ニ賣却サレタ
ル物品復タ代價トシテ仕拂ハレタル物品ナリト思惟セント欲スルモ到底能ハサ
レハナリト蓋物品交換ト賣買トノ其間區別アルコトハ唯外形上相異ナルノミニ
シテ其所有權ヲ移轉スルニ至テハ二者敢テ異ナラサルカ如シ即チチテ(Quint)
氏曰ク賣買ノ物品交換ニ異ナル點ハ賣買代價ハ通用金ヲ以テ支拂ヒ物品交換ニ
於テハ物品直取引ノ方法ニ依リ物品ヲ以テ支拂フノ一點ニアルノミ然レトモ法

律上ノ規則ニ於テハ兩者ニ通用スル所毫モ異ナラサルナリト(チテ一氏契約書第三章第二節三百五十三頁)

賣買ニハ必ス代價ヲ定メサルヘカラストハ一元則ナリ故ニ賣買若クハ賣買スヘキ契約ヲ爲シタル時賣買ノ代價ヲ明カニ豫定スルハ普通一般ノ事ナリトス夫レ此ノ如ク豫メ代價ヲ確定シ置キタル場合ニハ後日代價ニ付テ紛議ノ生スヘキ理由ナク好シヤ萬一之アリトスルモ之ヲ判定スルコト極メテ容易ナリトス然レトモ賣主買主共ニ代價ノ如何ヲ語ラスシテ或物品ヲ賣買スル場合少シトセス何トナレハ英國ニ於テハ賣買若クハ賣買スヘキ契約ヲ爲シタル時代價ヲ豫定セサル時ハ賣買物件ニ相當ナル代價ヲ以テ賣買スルコトヲ双方ニ於テ共ニ承諾シタルモノト看做セハナリ即チ彼ノ消費物貸借ヲ賣買ノ一種ト爲スモ亦此理ニ基ク者ナラン乎即チ消費物貸借ハ羅馬法ニ於テハ動産委託トナセトモ英法ニ於テハ既ニ前ニ講述セシカ如ク賣買ノ一種トナセリ蓋消費物ヲ貸借スルトハ云ヘトモ其實物品ノ所有權ヲ貸借スル毎ニ移轉スルモノナレハ相當ノ代價ヲ以テ之ヲ買ヒ又相當ノ代價ヲ以テ之ヲ賣戻スルモノトセハ毫モ賣買トスルニ差支ナキモノ

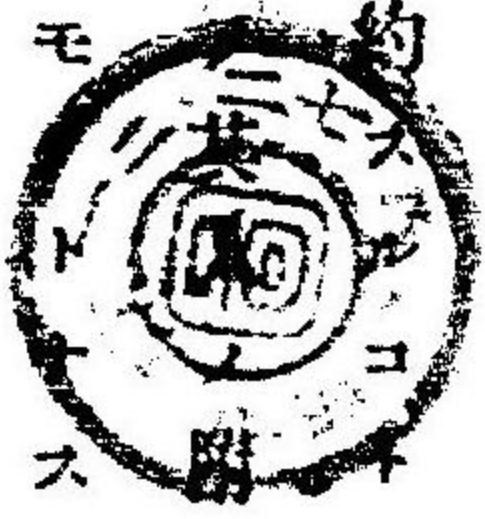
ナリ然レトモ羅馬法及佛國民法ニ於テハ共ニ此ノ如キ場合ニ應セシムルノ規則ナク賣買代價ハ必ス豫メ明定スルヲ要スルモノ、如シ蓋商業日ニ開ケ貿易月ニ盛ナル商業社會ニ於テハ商人間ノ頻繁ナル物品取引上一々賣主買主カ懸合ヲ爲シ豫メ代價ヲ明定スルニ非サレハ賣買ヲ無効トスルカ如キコトアラハ却テ商人ノ意思ニ背キ商業ノ進歩ヲ障礙スルノ害タルヤ少シトセサルナリ果シテ然ラハ英國法ニ於テ代價ヲ確定セサリシ時ハ賣主買主双方ニ於テ相當代價ヲ仕拂フヘシト暗黙ニ承諾シタルモノト看做スハ誠ニ其當ヲ得タルモノト謂フヘキナリ斯ノ如ク英國法ニ於テハ代價ヲ豫定セサルモ賣主ト買主トノ間ニ相當ノ代價ニテ賣買セント云フ黙諾ノ合意アルモノト見做スヲ以テ賣買ハ代價ヲ定メサル可カラスト云フ原則ニ背クコトナリ又代價ナクシテ賣買アルモノト見做ス次第ニモアラサルナリ

要之ニ英國法ニ於テハ代價ヲ定ムルニ(一)明定ト(二)暗黙トノ二途アルモノナリ初年ノ判事登用試験問題英第一號ニ賣買ハ代價ヲ定メサル可カラストスル原則ハ如何ナル程度マテ之ヲ及ホスヲ得ルヤトアリ蓋此原則ハ獨リ明定ノ場合ニ限ラ

ス暗黙ニ代價ヲ定ムルモ亦此原則中ニ含蓄スルモノナリ故ニ英國法ニ於テハ賣買ス可キ契約又ハ賣買ヲ爲セシトキニ代價ヲ確定セサルモ相當代價ヲ支拂フト見做ス場合マテモ該原則ノ及フモノト知ルヘキナリ

以上述タルカ如ク賣買契約又ハ賣買ヲナシタルトキ賣主買主共ニ代價ヲ定メザリシトキハ相當代價ヲ以テ賣買セシモノト英國法ニ於テハ見做スカ故ニ如何ナルモノヲ指シテ相當代價ト爲スカヲ研究セサル可カラズ

抑相當代價トハ訴訟ノ審判ニ於テ陪審官カ凡テ前後ノ情況實狀ヲ對照斟酌シタル上ニテ相當ト判決セルモノヲ云フ故ニ陪審官カ相當代價ヲ定メタル場合ニハ其相當代價ヲ附シタル物品ヲ賣買シタル當時ノ相場ニ或ハ符合スルコトアリ或ハ符合セサルコトアルモノナリ勿論陪審官ノ相當代價ヲ撰フニハ常ニ時ノ相場ヲ以テ其標準ト爲ス可ク又時ノ相場ヲ以テ相當代價トナスモ敢テ不可ナルニアラサレトモ時ノ相場ナルモノハ物品ノ如何ニヨリテハ偶然ナル事柄ヨリシテ忽チ上リ倏チ下リ急變ニ昇降高低ヲ來スモノナレハ時ノ相場ヲ以テ相當代價トナストキハ却テ不相當ナル代價ヲ附スル等ノコト少カラサルヘシ又物品ノ代價ヲ對



手人カ指名シタル評價人ニ判定セシメシコトヲ賣主買主ニ於テ共約スルコトアリ即チ賣主買主相談ノ上第三者ノ人ニ代價ヲ定メ賃ハンコトヲ極タル代價ヲ以テ賣買代價トナシ双方不服ヲ唱フルコト能ハサルモ

リスノ如キ場合ニ於テハ評價人カ代價ヲ定メタルトキハ賣主買主共ニ其評價ヲ守ル可キ義務ヲ有シ其評價人ノ定メタル代價ハ恰モ賣主買主カ前以テ取り極メ契約ノ一部分トナシタルモノト同一ナリ故ニ評價スル以前ニ其評價人死去スルカ或ハ評價スルコトヲ拒ミタルトキハ賣買ノ成立スルコトナク從テ賣主買主ハ相互ニ一ノ義務ヲ負擔スルコトナシ而シテ假令賣主若クハ買主ノ中孰レノ一方カ評價人ナシテ殊更ニ評價セシメサル様計策ヲ廻シ爲メニ評價セシメザリシトキト雖モ亦同結果ヲ生シ決シテ賣買成立セサルナリ然レトモ此ニ注意ス可キハ未行契約ト既行契約トヲ區別スルコト是ナリ前段評價人ノ評價セサルトキハ賣買成立セスト云フコトハ未行契約ノ場合ニシテ評價ナキカ爲メ契約成立セサルモノナレハ從テ賣買モ成立セサレトモ物品引渡済ナル既行契約ノ場合ニ於テ若シ買主物品ヲ消費シ以テ評價スルコトヲ得サラシムルカ或ハ評價シ得サラシメ

對手

サル様ニ對手ノ一人妨ケタルトキハ賣主ハ陪審官ノ定メタル相當代價ヲ買主ヨリ辨償セシメ得ルモノナリ復タ最後ニ第三者即チ評價人ニシテ賣主買主ノ依頼ニ應ジ評價人ノ任ニ當ランコトヲ承諾シ後日之テ拒テ評價セサルトキハ義務不執行ノ懈怠ニ由リ賣主若クハ買主ニ對シテ損害賠償ノ責任アルモノトス

第三則 對手 (Parties)

對手ニ關スル一般ノ規則即チ如何ナル人カ賣主買主タルコトヲ得テ如何ナル人カ賣主買主タルコトヲ得サル等ノ諸規則ヲ本則ニ於テ講述セントス

第一段 賣買契約ヲ取結ヒ得ヘキ器量

法律上有効ナル賣買契約ヲ取結ヒ得ヘキ對手人ハ既ニ諸君カ契約法ノ講義ニ於テ熟知セラレタルカ如ク契約ヲ取結ヒ得ヘキ器量ヲ供ユル人タラサルヘカラス故ニ左記ノ如キハ賣買契約ヲ取結ヒ得ヘカラサルモノナリ

一、敵國ノ人 (Alien Enemies)

敵國ノ人トハ英國法律ニ據レハ英國ノ主權ニ相對シ現ニ交戦スル所ノ其國主權ニ服従スル者ヲ指スナリ今此敵國ノ人ト爲シタル賣買契約ハ無効ナリトス蓋是

賣買契約
ヲ取結ヒ
得ヘキ器
量

國ノ政略上ヨリシテ然ラシメタルナリ

二、犯罪人 (Convicts)

此ニ犯罪人ト云フハウイクトリア女帝第三十三年及三十四年ノ條例第二十六章第二節中ニ於テ規定セラレタル彼ノ契約ヲ爲シ得ヘカラサル人々ヲ云フモノニシテ左程必要ナラサレハ詳説スルコトヲ略ス

三、幼者 (Infants)

四、瘋癲人 (Imbeciles)

以上ノ幼者瘋癲人ノ何タルコトハ諸君既ニ契約法ニ於テ學ハレタルカ故ニ再ヒ茲ニ之ヲ贅セス要スルニ其契約ヲ結ヒ得サルコトヲ明知セハ可ナリ

五、結婚シタル婦人即チ有夫ノ婦 (Married Women)

結婚シタル婦人ハ一般ニ契約ヲ取結ヒ得サルモノニシテ從テ好シヤ有夫ノ婦人ニ於テ契約ヲ爲スト雖モ全ク無効ナリトス殊ニ良人ヨリ相離レテ別居スル所ノ婦人ニシテ捺印證書ヲ以テ夫ヨリ仕送りテ受ケ居ル婦人ナリト雖モ單獨ノ婦人トシテハ契約ヲ爲スコトヲ得ス又出訴セラレサルモノナリト判決セラレタル場

合アリ蓋シ一般ヨリ云へハ以上ノ如ク有夫ノ婦ハ有効ナル契約ヲ爲シ得サルト雖モ或場合ニ於テハ有効ナル契約ヲ爲シ得ル例外ナキニアラス即チ

- (一)夫カ敵國ノ人ニシテ其敵國ニ住居スル場合
- (二)夫カ民事上ノ死者タルトキ

民事上ノ死者トハウイクトリア女帝第三十三年及三十四年ノ條例第二十六章第二節中ニ規定シタル犯罪人ト同一ナリトス

(三)倫敦市中ニ於テハ有夫ノ婦ト雖モ單獨ナル營業ヲ爲スコトヲ許スナリ若シ然ルトキハ其營業ニ關スル契約ヲ爲スコトヲ得ルモノトス

(四)結婚シタル婦人ト雖モ妻ノ別有財産トシテ夫ノ財産ヨリ區別シタル財産ヲ有スルトキハ之ニ關スル契約ヲ取結フコトヲ得ヘシ

又或近時發布サレタル條例ヨリ婦人ト雖モ或特別ノ事故又ハ或制限ノ下サレナル目的ノ爲メニハ契約スルコトヲ得ルコトナリタリ

又ウイクトリア女帝第二十一年二十一年ノ條例第二十五節ニ夫ヨリ裁判上別居セラレタル場合ニハ其別居中ハ其間婦人ノ得タル所ノ財産ニ關シテハ契

約ヲ結フコトヲ得ルモノトナリタリ

又特別ノ目的ヲ達センカ爲メニ組織シタル會社ノ如キモノト雖モ法律上一己人ト見做シテ契約スルコトヲ許スコトアリ其詳細ハ會社法及組合法ニ付テ論スヘキモノナレハ茲ニ之ヲ畧ス

以上講述シタル五個ノ場合ヲ取除キタル外ハ何人ト雖モ賣買契約ヲ取結ヒ得ルモノトス

第二段 如何ナル人カ財産ヲ讓與スルコトヲ得ルヤ

賣買ノ目的ハ賣買ノ定義ニ於テ明瞭ナルカ如ク賣買スル所ノ物件ノ所有權ヲ移轉スルニアリ故ニ有効ナル賣買ヲ爲サントセハ對手人ノ一人即賣主カ財産ヲ賣渡スノ權利ヲ有セサルヘカラス今茲ニ財産權又ハ所有權ト云フハ英語ニヤ(Property)「プロパティ」ト云フ此「プロパティ」ナル文字ハ賣買法ニ於テハ如何ナル意味ヲ有スルヤヲ知ルハ頗ル必要ノコトナリトス換言スレハ一般ノ財産權又ハ一般ノ所有權ト稱スルモノト特別ノ財産權又ハ特別ノ所有權ト稱スルモノトノ區別

如何ナル人カ財産ヲ讓與スルコトヲ得ルヤ

別ヲ明コセサル可ラス

此一般ノ所有權ト特別所有權トハ法理學ニ於テオースチン氏カ詳細ニ述ヘタル所ナリ今其定義ニ從ヘハ所有權又ハ財產權ト譯スル「プロパアチー」ナル語ハ所有主ト稱スル人カ法律ノ許ス制限内ニ於テ其物件ヲ使用シ又ハ處分スル權利ヲ云フモノニシテ他人ノ有スルモノニ對スル特別ノ權利ニヨリテ生スルモノニアラサルナリト此財產權ニ付テ謂フ所ノ權利トハ實際種々ノ權利ヨリ成立スルモノニシテ或特別ノ方法ニ於テ其物件ヲ取扱フ數多ノ權利ノ集合ナリト見做サルモノナリ

今此權利ノ集合ヨリ分離セラレタル特別權利ノ一個若クハ二個以上ニシテ所有主ニアラサル人ノ手裡ニ存在スルトキハ羅馬法語ニ於テハ之ヲ「ジヤス、イン、レ」(Jus in re)ト稱ス故ニ今此「ジヤス、イン、レ」ノ定義ヲ下セハ他人ニ存在スル「プロパアチー」ヨリ相分離シテ他ノ一人ニ存在スル權利ノ分子ナリト云フヲ得ヘシ以上述ヘタル所ノ「プロパアチー」ト「ジヤス、イン、レ」トノ二個ノ權利ハ恰モ一般所有權及特別所有權ニ符合スルモノナリトス換言スレハ「プロパアチー」ハ一般所有

權ニシテ「ジヤス、イン、レ」ハ特別所有權ヲ云フモノトス故ニ一般所有權ハ特別所有權ナル「ジヤス、イン、レ」即チ物ニ於ケル權利ヲ別離シタル完全ナル財產權ナリ特別所有權又ハ特別利益ト稱スルモノハ羅馬法ノ「ジヤス、イン、レ」ト同一ナル意味ヲ有スルモノナレトモ通常ハ「ジヤス、イン、レ」ト云フトキハ特別ナル種類即チ物品差留權及質入ノ如キモノニ應用セラル、ナリ

以上述ヘタル所ニテハ權利ノ最後ノ目的カ所有者自身ノ利益トナスヘキモノナルカ又ハ所有主外ノ他ノ者ノ利益トナルモノカハ未タ之ヲ知ルヲ得サルヘシ依テ今之ヲ講述センニ權利ノ所有者外ノモノ即チ他人ノ利益トナルトキハ所有主ハ管財人又ハ信託人トシテ責任ヲ負擔シ又ハ其所有主ニ對シテ對人的ノ權利ヲ有スル他人ニ對シテ義務ヲ負擔スル場合はナリ今此所有主ノ權利ノ最後ノ目的カ他人ノ利益トナル情實ニヨリテ所有權ハ如何ナル影響ヲ受クルヤ其區域ヲ知ラサル可カラズ

普通法及衡平法ノ間ニ於テ古代ノ區別ニ依レハ普通法上ノ所有權ト衡平法上ノ所有權トハ同一ノ人ニ存在セシモノナリ例ヘハ同一

ノ物件ニシテ甲ハ普通法上ノ所有主トナリ乙ハ衡平法上ノ所有主トナルコトヲ得タルモノナリ斯ノ如キ場合ニ於テハ甲者カ有スル法律上ノ權利ノ最後ノ目的ハ乙ノ利益ノ爲メニ制限セラル、モノト云フモ毫モ不可ナキナリ

右權利ノ最後ノ目的ハ衡平法上乙カ甲ニ對シテ執行ヲ求ムルニアリ故ニ事實上所有者ナル甲ハ乙ニ對シテ全部又ハ或一部ニ於テ通常甲者カ世間ニ對シ廣ク利用シ得ル所ノ使用權又ハ處分權ヲ許サ、ルヘカラサル對人的ノ義務ヲ有スルモノナリ從ツテ第三者ニシテ乙者カ斯ノ如キ對人的ノ權利ヲ有スルコトヲ知リテル者ハ甲者ト如何ナル取扱ヲ爲ストモ甲者ノ乙ニ對シテ有スル處ノ義務ヲ共ニセサレハ所有權ヲ獲得スルコトヲ得サルモノトス

司法改正條例ニヨリ訴訟手續上ニ於テハ普通法ト衡平法ノ區別ヲ廢止シタリト雖モ尙ホ所有權如何ノ點ニ付テハ以前ト毫モ異ナラサルナリ從テ普通法上所有權衡平法上ノ所有權ナル語ハ今日尙ホ入々ノ口ニスル所ノモノナリ

以上講述シタル所ニヨリ衡平法上ノ所有權ヨリ區別シタル法律上ノ所有權ナルモノハ他人乙者カ有スル所ノ對人的ノ權利ニ依リ影響セラル、モノナルコトヲ

賣主タル
コトヲ得
ヘキ人

知ルヘシ而シテ甲カ有スル所ノ權利ニシテ乙者ヲ除キテハ廣ク社會一般ノ人ニ對シテ利用セラルヘキ享有權及排斥權ヲ法律上ノ所有權ト云フ加之甲者ハ乙者ニ拘ハラズ獨立シテ或價格ヲ受ケ之ヲ讓渡ス權利ヲ有スルモノトス

第三回

第一 賣主タルコトヲ得ヘキ人

己レ所有權ヲ有セサル者ハ法律カ未タ現在セサルモノト見做シ賣買ノ目的物トナシ得サルコトハ既ニ第二節第一則ニ於テ説明セリ即チ己レ所有權ヲ有スル物品ニ非サレハ之ヲ他人ニ賣リ以テ之カ所有權ヲ移スコト能ハサルハ原則ナリ己レ所有權ヲ有スル物品ニアラサレハ之ヲ賣却シテ買主ニ所有權ヲ得セシムルコト能ハスト云フ原則ヲ裏面ヨリ解釋スルトキハ契約ヲ締結シ得ル器量アル人ハ其所有品ヲ他人ニ賣リテ正當ナル所有權ヲ買主ニ與フルコトヲ得ルナリトノ原則ヲ生スルナリ然レトモ正當ナル所有主ヨリ買取リタル物品ニシテ尙ホ所有權ヲ買主カ得サル一ノ場合アルナリ即チ或事件ニ關シ裁判所ヨリ賣主ニ對シ財產差押狀ヲ發シタル場合ニ於テ其情實ヲ知リツ、該賣主ヨリ買取セシ買主ハ其差押狀

ニ打テ勝テテ物品ノ所有權ヲ得ルコト能ハサルナリ然レトモ若シ買主カ財產差押狀ノ發セラレタル情ヲ知ラスシテ財產差押前ニ其物品ヲ引取テハ所有權ヲ得ルニ毫モ妨ナシ(カビチットロイヤル(Cabinet Lawer)第二十四版四百六十一丁)故コ人アリ如何ナル善意ヲ以テ買取リタルニモセヨ所有者ニ非サル人ヨリ物件ヲ購買スルトモ其物件ノ所有權ハ決シテ得ラル可キモノニアラサルナリ之ヲ詳言スレハ自己ノ所有權ヲ有セサル彼ノ盜品ノ如キハ之ヲ賣ルコト能ハス從テ買主ハ贓品或ハ紛失品ナルコトヲ知ラスシテ善意ヲ以テ之ヲ買取リタルニモセヨ眞ノ所有者即チ被害者ナル盜マレタル人ヨリ物品ノ返還ヲ請求サレタルトキハ直チニ之ヲ戻シ與ヘサル可カラサルナリ所有主ニアラサル人ヨリ物品ヲ買取リタル買主カ其物品ヲ他人ニ再賣シタルトキハ其物品ノ眞ノ所有主ハ第二ノ買主ヨリ物品ヲ取戻スカ或ハ第一賣主ヨリ物品相當ノ代價ヲ辨償セシムルカ隨意ニ二中其一ヲ擇フコトヲ得ルナリ而シテ眞ノ所有者ニ對シ物品ヲ差戻シ又ハ代價ヲ償ヒ爲メニ損害ヲ招キタルモノハ該物品ノ偽所有者ナル最初ノ賣主ニ對シテ其損害ヲ辨償セシメ得ルモノトス然リト雖モ己レ所有權ヲ有セサル物品ハ賣却スル

公市ノ賣買

コト能ハストノ原則ニ取除キノ場合アリ即チ以下論述スル所是ナリ
 第一 公市ノ賣買

公市ノ賣買トハ公ケナル市場ニ於テ公然賣買スルコトヲ得ルモノニシテ英吉利法律ニ由レハ日曜日ヲ除キ毎日日出ヨリ日没ニ至ル間倫敦府中ノ各商店ヲ以テ公ケニ平常賣買スル所ノ商賣品ニ對シ公市トナスモノナリ(倫敦府ヲ除キタル他地方ニ於テノ公市ハ或特定ノ市府内ニ於テ定マリタル日ニ開カル、モノニシテ一ハ古來ノ慣習ニ基ツクカ或ハ又政府ノ特許ニ因リ以テ公市トナスモノナリ(カビチットロイヤル四百六十頁)故ニ平常其商店ニ於テ公然賣買ス可キ物品ヲ除キテハ其商店公市ニアラサルナリ例ヘハ鍛冶屋ニシテ衣服ヲ賣リ呉服屋ニ於テ時計ヲ賣ルカ如キハ其衣服又ハ時計ハ公市ノ賣買ト爲サ、ルナリ若シ此ノ如キコトアラヌシテ其所謂公市ニ於テ買取リタル物品ナリセハ假令賣主其所有者ナラサルモ買主ハ其所有權ヲ得ルモノトス馬ノ賣買ハ英國法律ニ於テハ一種特別ナル手續ヲ履マサレハ有効ナルモノニ非ス但シ慣習法ニ於テハ馬ノ賣買モ他ノ動産ノ賣買ニ異ナラサルモ唯タ條例ヲ以テ特ニ馬ノ賣買ヲ制限シタルカ爲メニ斯クハ他ノ

動産ノ賣買ト異ナルモノナリトス即チエリサベス女帝第三十一年第十二章ノ條
 例ニ依レハ公市中馬ヲ賣買センカ爲メニハ殊更ニ或場所ヲ撰定シ且賣買手数料
 ナ徴收センカ爲メ一人若クハ數人ノ擔當員ヲ取極メ午前十時ヨリ日没ニ至ル間
 ニ其公賣所ヲ開場セサルヘカラス而シテ馬ヲ賣買センニハ先ツ公然其馬ヲ乘回
 スカ或ハ少クトモ一時間該公市ニ繫留シタル後賣買スヘキ馬ノ品柄代價賣主ノ
 姓名等ヲ登記シ其手数料トシテ「ペンズ」ヲ支拂フニ非サレハ其賣買ハ無効ナリ
 トス且又前述相當ノ手續ヲ經テ適法ノ賣買ニヨリ買求メタル馬ノ買主タリト雖
 モ若シ其馬ノ先キニ被盜主ナル正當所有者ヨリ相當代價ヲ以テ返還センコトヲ
 請求セラレタル時ハ買ヒタル時ヨリ六ヶ月以内ナレハ其馬ヲ返サ、ルヘカラス
 (カビネットロイヤル)四百六十一丁公市ニ於テ賣買シタル物品ナリト雖モ人ヨリ
 人ト數度ノ賣買サレタル後再ヒ最初正當ナル所有主ヨリ不正ニ收得シタル者ノ
 所持ニ戻來リタル時ハ最初不正ニ收得セラレタル所有主ハ其物品ヲ取戻シ得ル
 モノトス然レトモ買主ニ於テ賣主ノ所有物ニアラストノ情ヲ知リツ、買取り又
 ハ買主ノ買取りタル物品正當ノ所有者ハ國王タリントキハ假令公市ノ場合ナリ

トモ買主ハ其所有權ヲ得サルモノトス

前段説ク所ニ從ヘハ公市賣買ニ依リ得タル物品ナレハ假令盜品ナルコトヲ知ラ
 ス善意ヲ以テ之ヲ買取ルモ其所有權ヲ得ルモノトス然レトモウヰクトリヤ第二
 十四年及第二十五年ノ條例發布以來其第九十六章百節ニ由リ假令公市ノ賣買ナ
 リトモ若シ盜竊品ナリセハ眞ノ所有者ハ其所有權ヲ保護シ得ルコト、ハナレリ
 即チ其條例ニ依ルニ盜人アリ其竊盜又ハ強盜ノ罪發覺シ爲メニ伏罪スルトキハ
 其伏罪ト同時ニ盜品ノ所有權ハ眞所有者ニ復歸スルナリ故ニ公市ニ於テ買取リ
 タル物品ニテモ盜品タルコト明白ナル場合ニ於テハ裁判所ハ買主ニ命シテ被盜
 主ニ之ヲ返還セシムルモノナリ而シテ買主ハ唯其損害トシテ盜者所持ノ金錢ヨ
 リ其辨償ヲ受ケ得ルモノトス(ウヰクトリヤ)第三十年及第三十一年第二十五章第
 九節)又盜者ノ伏罪ニ先チ買主之ヲ他人ニ再賣シ盜品ヲ所持セサル以上ハ眞所有
 主ニ對シテ責任ナキモノトス盜者ノ伏罪前ニ再賣スルコトナレハ假令再賣スル
 前ニ買主カ眞所有者ヨリ盜品ナル旨ノ報知ヲ受クルモ同シク眞ノ所有者ハ伏罪
 前ニ他人ニ再賣シタル買主ニ對シ何等ノ訴訟ヲモ提起シ得サルモノトス

質取人及
「質取人及
フリ」

公市賣買ノ規則ハ殊ニ英國法ニノミ限リ、~~英~~國法ニテハ公市ノ制ナシ故ニ公市賣買ノ規則ハ米國ノ賣買法ニ關係ナキモノトス

第二 質取人及「シエリフ」(Sherriff) (本邦郡區長ニ似タル所アリテ裁判) 決ニヨリ公賣等ヲ爲ス執行吏ナリ

質入人ニシテ約定期限ヲ經過シタルモ尙質受セサル時ハ質取人ハ質物ヲ賣却スルノ權ヲ有スル者ナリ故ニ質取人ハ其質物ノ所有者ニ非サルモ先ツ之ヲ賣却シテ買主ニ所有權ヲ與フルヲ得ル者ナリ而シテ此賣却ヲ爲スニ方リ質取人ハ質入人ニ對シ其賣却スヘキ報知ヲ爲ス等ノ如キ法律上何等ノ手續ヲ履行スルコトヲ要セス質受期限後ハ之ヲ賣却スルコトハ質取人ノ自由ナリトス物品等ニ關シ任セラレタル代理人ヨリ買取リタル買主ハシヨ一チ第四世帝第六年第九十四章第四節「ファクトルス」條例ニ由リテ假令賣主ハ代理人ナリト知リツ、買取ルモ眞ノ所有權ヲ得ルモノトス但シ其賣買ハ秘密等ナク普通ノ賣買方法ニシテ且買主ハ賣主ナル代理人ハ賣却スルノ權限ナキモノト知ラサルコトヲ要スルナリ商品ノ仲買人ノ如キハ荷主ヨリ預カリタル品物ノ眞所有者ニ非サルモ他人ニ賣渡シ其買主ニ所有權ヲ移シ得ルモノナリ(前條例第二節)執行吏ハ裁判宣告ニ隨ヒ訴訟人

船長

ノ爲メ負債者ノ物品ヲ差押ヘ之ヲ公賣シ買主ニ有効ノ所有權ヲ移スコトヲ得ヘキ特權ヲ有セリ故ニ執行吏ハ眞所有主ニ非サルモ公賣ニヨリ買取リタル買主ニ安全ナル所有權ヲ移シ得ルモノトス而シテ公賣シタル後公賣執行ノ命令取消サレタルコトアルモ買主ノ所有權ハ動かサルモノトス然レトモ執行吏ナリトテ例ヘハ身代限者ニ屬セサル品物ヲ誤リテ身代限者ノ所有物ナリト思惟シ之ヲ公賣シタル場合ノ如キハ買主ニ其所有權ヲ移シ得サルモノニシテ眞所有者ノ物品取戻ノ訴訟ニ對シ責任アルモノトス

第三 船長

自己所有者ニ非スシテ品物ヲ賣拂ヒ得ヘキ尙一箇ノ取除キハ船長カ難船若クハ其他非常ノ場合ニ際シ止ムヲ得サル時ハ其船ニ積ミタル荷物ノ全部若クハ一部ヲ賣却シ得ヘキコトコレナリ即チ此ノ如キ場合ニハ船ニ積ミタル荷物ノ所有者ニ一應通知スルコトヲ要セサルノミナラス所有者カ賣ルコトヲ欲セサルモ其意旨ニ反シ尙能ク之ヲ賣却スルコトヲ得ル特別ノ權利ヲ船長ニ有サシムルモノトス然レトモ必要欠クヘカラサルノ事件アルニ非サレハ之ヲ賣却スルコト能ハス

流通ノ性質ヲ有スルモノ

隨テ買主之ヲ買取ルモ其所有權ヲ得ルコト能ハサルモノトス
第四 流通ノ性質ヲ有スルモノ

最後ニ物ノ性質ニヨリ眞所有者ニ非サルモ之ヲ賣リテ買主ニ其所有權ヲ移シ得ルモノアリ即チ金銀貨幣銀行切手又ハ無記名公債證書ノ如キ是ナリ故ニ是等ノ品柄ナリセハ買主價額アル報酬ヲ以テ之ヲ善意ニ買取ル時ハ假令贓品ニシテ偽所有者ヨリ買取ルモ尙有効ナル所有權ヲ得ルモノトス而シテ此等ノ場合ニハ公市賣買ノ下ニ記セルグヰクトリヤ第二十四年第二十五章第九十六章第百節ノ條例ヲ適用セサルモノトス然レトモ玆ニ注意セサル可カラサルモノハ假令前述ノ如キ物品ナリトモ夫等ノ占有ヲ信任委託セラレ居ル人ヨリ買取ル場合ニ於テハ如何ニ善意ナリトモ眞所有者ニ對シ所有權ヲ爭フコトヲ得サルナリ例ハ公債證書又ハ銀行切手ノ保護預リヲ信任サレタル信託管財人若クハ銀行等ヨリ善意ヲ以テ買取リタル買主ハ眞所有者ニ對シ其所有權ヲ爭ヒ得サルモノトス又爲替手形約束手形ノ如キモ同様ナリトス(株式會社ノ株ハ爲替手形約束手形ノ如ク流通證書ト見做サス隨ツテ本文ノ規則ヲ適用セサルナリ)何トナレハ善意ヲ以テ是

等ノ手形ヲ買取ルモ若シ不正ナル時ハ所有權ヲ得サルモノトセハ人々皆疑惑ヲ懷キテ容易ニ手形ヲ受取ルコトヲ好マス從フテ其流通ヲ妨ケンコトヲ恐ルレハナリ故ニ是等ノ手形不正ナル所有主ヨリ買取リタル買主カ後日眞所有者ヨリ取戻ヲ請求セラレタル時ハ價額アル報酬ヲ以テ買ヒ且其不正ナルコトヲ知ラス善意ニテ之ヲ引取リタルコトヲ證明セハ買主ハ眞所有者ニ對シテ返還スルコトヲ要セサルナリ

第二 買主タルヲ得ヘキ人

第三則ノ對手ニ於テ説明シタルカ如ク契約ヲ取結フコトヲ得ヘキ能力アル人ハ賣買主タルコトヲ得ルモノナリ幼年者、有夫ノ婦、癡狂者、熱醉者ノ如キハ或格段ナル場合ノ外契約ヲ取結ヒ義務ヲ負擔セサルモノナリ然レトモ今此格段ナル場合ヲ詳論センコハ必ス契約法ニ據ラサルヘカラスト雖モ契約法ヲ講述スルハ他ニ其人アレハ之ヲ省畧スレトモ要スルニ契約ヲ取結ヒ法律上義務ヲ負擔シ得ヘキ人ハ買主タルコトヲ得ルモノト知ルヘキナリ

第二章 詐偽條令

詐偽條令

賣買法

買主タルヲ得ヘキ人

チャールズ二世帝第二十九年第三號布告詐偽條令ト稱スルハ古來英國々會カ制定シタル條令中最モ有名ナルモノニシテ抑モ此條令ヲ制定シタル大眼目ハ立證方法ノ曖昧不明ナラサランコトヲ期シ併セテ種々ノ騙詐欺罔等ノ所行ヲ防遏セシカ爲メニシテ前後二十五節ノ多キヨリ成立スル者ナリ然リト雖モ各節皆十賣買法ニ關係スルモノニアラス賣買法ヲ論究スルニ當リテ詳知セサルヘカサハ節ハ特リ其第十七節ノミトス故ニ其全文ヲ左ニ掲ケン曰ク

千六百七十七年六月二十四日以後十磅若クハ十磅以上ノ代價ナル品物又ハ商品賣買ノ契約ハ總テ買主カ其動産又ハ商品ノ幾分ヲ承諾シ實際ニ之ヲ領収シタルカ又ハ其賣買ヲ確保セシカ爲メニ手付トシテ若クハ代價ノ幾分トシテ或物ヲ賣主ニ與フルカ或ハ其賣買ノ書付若クハ覺書ヲ書面ニ記載シ其契約ニ由リテ義務ヲ負擔スル者自身或ハ殊ニ其事ヲ委託シタル代理人ニ於テ署名シタルノ場合ニ非サレハ有効ナルコトヲ得ス

抑モ慣習法ニ於テハ物品ノ賣買ニ言語ヲ以テセシ契約ハ如何ナル價格ノ代價ニモセヨ又如何ナル方法ヲ以テ其契約ヲ立證スルモ皆ナ有効タリ然ルニ詐偽條令

ハ價格ノ制限及契約ノ存在ヲ立證スルノ方法ヲ規定シ若シ其規定ニ違背セハ其契約ヲシテ有効ノモノトナサ、ルコトトハナリタリ蓋賣買法ヲ講スルニ當リ詐偽條令ヲ研究スルハ敢テ其益ナシト雖モ苟モ英米賣買法ノ精神ヲ窮メント欲セハ須ク詐偽條令ヲ論究セサルヘカラス實ニ英米賣買法ニ於テ詐偽條令ノ影響スル所ヲ究ムルハ最モ必要ニシテ隨テ之ヲ辯明スルモ亦タ其難キニ苦ムナリ米國ニ於テモ全州英國ニ同シキ詐偽條令アリ唯タ其異ナル所ハ僅ニ代價ノ高低及字句ノ如何ニアルノミニシテ其全体ニ至リテハ彼是毫モ異ナル所ナシ今茲ニ此條令ヲ辯明スルニ當リ二個ノ問題ヲ設ケ以テ之ヲ研究スルヲ最モ便宜ナリトス

如何ナル契約カ此條令ニ遵ハサルヘカラサルヤ
 第一如何ナル契約カ此條令ニ從ハサルヘカラサルヤ
 第二如何セハ其契約カ有効タルヘキヤ

第一節如何ナル契約カ此條令ニ從ハサルヘカラサルヤ

如何ナル契約カ此條令ニ從ハサルヘカラサルヤトハ頗フル單一ナル問題ナリト雖モ古來ヨリ議論百出殆ト其正否ヲ判別スルニ苦ムカ如キ議論少カラサルナリ

今其一問ヲ擧シレハ詐偽條令第十七節ノ「賣買ノ契約」ノ字句ハ未行契約即チ後日
 動產ヲ賣買セントノ契約ヲモ猶ホ包含スルヤ否ヤノ疑點是ナリ老德マンズフヒ
 ルド氏ノ如キハ未行契約ハ「賣買ノ契約」字句中ニ包含サレサルモノナリト主張シ
 又之ニ反シテ未行契約モ猶ホ條令第十七節ニ支配セラルヘキモノナリト固執ス
 ル學士モ少カラス彼ノ裁判々決例ノ如キニ至リテモ前後撞着シテ一樣ナラサリ
 シナリ然ルニ千八百二十八年ニ至リ世ニ「ロールド」テンテルデンス條令トシテ知
 ラレタルジョルジ第四世帝第九年第十四章第七節ノ布告發布セラレタルニ因リ
 議論始テ消滅スルコトハナリタリ其條令ニ從ヘハ縱令其賣買スル物品ノ引渡
 ナ後日ニ期スルモ又タ契約締結ノ時ニ於テ賣買スルトキ物品ハ未タ引渡シ得ヘ
 カラサル情實アルカ將タ又實際動產ノ成就セサルモ凡テ代價十磅若クハ十磅以
 上ノ動產賣買契約ハ條令第十七節ニ支配セラルヘキ者ト確定セリ(亞米利加ニ於
 テモ亦ク未行ト既行トナ問ハス總テ「賣買契約」ノ字句中ニ包含サル、モノナリ)
 又疑ノ存スヘキ第二問ハ競賣ナリ即チ競賣モ「賣買ノ契約」中ニ包含サレ等シク第
 十七節ニ支配サレヘキモノナルヤ否ヤ是ナリ英國法學者ノ說ク所ニ由レハ競賣

未行契約
 モ亦賣買
 契約中ニ
 包含ス

ハ其性質上多數ノ證人現場ニ傍觀スルモ同様ナレハ騙詐偽計ノ行ハルヘキ所
 以ナシ故ニ競賣ハ其十七節ニ據ルモノニアラスト然レトモ判決例ニ由レハ競
 買モ亦第十七節ノ賣買契約ニ包含セラル、モノニシテ條令ニ據ラサルヘカサ
 ル者ナリトセリ(ケンオールツ)對シヨフイールト訴訟ハアンオールクレスベ一判
 決録第二卷九百四十五丁○ラングデル氏賣買判決例集三百七十三丁バツクマス
 トル對ハルラツプ訴訟ウエスベ一判決録第七卷三百四十一丁然リト雖トモ裁判
 所ノ命令ニ因リ物品ヲ賣却スルトキハ其物品賣買ノ契約ハ詐偽條令第十七節ノ
 取除キトナシ決シテ其支配ヲ受クルモノニアラサルナリ蓋シ詐偽騙罔ノ行ハル
 ヲコト決シテアルヘカサ場合ハ條令第十七節外ナルカ如シ(アグニ)ニ氏詐偽
 條令第六十五丁又物品交換ノ如キモ同シク條令第十七節ニ據ルヘキモノナリ
 以上説キ來レル所ハ如何ナル契約カ詐偽條令ニ遵ハサルヘカササルヤトノ單一
 ナル問題ニシテ種々ノ議論カ存スル其一ニ示シタルニ過キス今ヨリ本節ヲ三
 則ニ小分シ猶ホ此問題ヲ詳悉セントス

賣買契約

第一則 賣買契約

或契約ニシテ果シテ賣買契約ナルヤ將タ又働キ仕事ノ契約ナルカヲ分別判断スルハ甚タ困難ナル問題ニシテ複雑分明ナラサルモノナリ仰モ賣買契約ト働キ仕事契約ヲ區別スルノ必要ナルハ賣買契約ナレハ條令第十七節ニ從ハサルヘカヲサルモ働キ仕事契約ナレハ其義ニ及ハサルノ差違アルヲ以テナリ古昔ノ判決錄ニ據ルニ右ニ契約ヲ區別センカ爲メ左ノ二個ノ標準ヲ設ケタリ

第一契約ノ目的物即チ賣買物カ現ニ存在セサルトキハ其契約ハ賣買契約ニ非ス

第二依頼人即チ買主カ物体ヲ出シ職人即チ賣主カ其物体ニ勞力ヲ加フレハ是レ働キ仕事契約ニシテ賣買契約ニアラス然リト雖モ若シ賣主ノ位置ニ立ツヘキ人即チ職人自カラ物体ヲ出シタルトキハ賣買契約ニシテ働キ仕事契約ニ非ス

第一ノ規則ヲ按スルニ必スシモ全般ニ應用シ得ヘキ標準トナラサルカ如シ縱令ヘハ人アリ靴屋ニ靴ヲ誂ヘ或ハ洋服裁縫店ニ注文シタリトセハ二者共ニ動産賣買ノ契約ナルコト疑フヘカラサルナリ何トナレハ注文人又ハ誂人及職人双方ノ

思タルヤ誂人又ハ注文人ノ嘗テ所有權ヲ有セサリシ靴若クハ洋服ノ所有權ヲ代價引替ニ誂人又ハ注文人ニ移轉セシメンコトヲ期望シタルモノナレハナリ然リ然ルカ故ニ賣買契約タルコト疑フヘカラサルナリ

第二ノ規則ハ半ハ眞ニシテ半ハ眞ナラサルカ如シ前部即チ「依頼人即チ買主カ物体ヲ出シ職人即チ賣主カ其物体ニ勞力ヲ加フレハ賣買契約ニ非ス」トハ實ニ確乎タル原義ニシテ疑ノ容ル、所ナキナリ何トナレハ其物体ハ依頼人ノ出ス所ナレハ依頼人即チ買主カ既ニ所有權ヲ有スルモノニシテ復タ動産ノ所有權ヲ買主ニ移轉セシメン様ナク從フテ依頼人即チ買主ノ位置ニ立ツヘキ人ハ職人即チ買主ニ對シ勞力若クハ仕事ニ報償スルノ他ニ代價等ヲ拂フノ義務ナケレハナリ然リト雖モ後部即チ「若シ賣主ノ位置ニ立ツヘキ人即チ職人自カラ物体ヲ出シタルトキハ賣買契約ナリ」トハ容易ニ信ヲ措クコト能ハサルナリ何トナレハ今代書人若クハ書工ニシテ人ノ依頼ニ應シ訴狀ヲ認メ若クハ圖書ヲ畫シトセハ縱令ヒ代書人若クハ書工カ自分ノ野紙或ハ紙又ハ絹ヲ用ユルトハ雖モ誰カ之ヲ賣買契約ナリト認ムルモノアラシヤ決メテ之アラサレハナリ

因是觀之前段揭示セル二個ノ規則ヲ以テ賣買契約ナルカ或ハ働キ仕事契約ナルカヲ鑑定スルモ誤謬ヲ來スノ恐レアリ故ニ右二個ノ規則ヲ以テ賣買契約ノ正否ヲ定ムル標準トナスコト能ハス(賣買契約ト働キ仕事契約トヲ區別スルノ標準トシテポロツク氏ハ一派ノ説ヲ立タリ其説ニ曰ク仕事及勞力ヲ契約ノ大主眼ナルカ若クハ其勞力ヲ加フヘキ物体カ契約ノ神髓ナルカヲ區別シ以テ賣買契約ト否トヲ定ムルナリト然リト雖モレニ對グリツフヘンノ訴訟裁判ニ於テクロツトン氏及ヒブラツクブルン氏カ駁撃シタルカ如ク到底氏ノ説ヲ以テ間違ナキモノト見做シ難シ何トナレハ氏ノ説ニ據ルトキハ技術ノ價格物体ニ勝ルトキハ常ニ賣買契約ニアラスト云フニアリ然リト雖トモレニ對グリツフヘン訴訟ニ於ケルカ如ク縱令ヒ物体ノ價格技術ノ價格ヨリ低下ナルトモ賣買契約ナルコト少カラサレハナリ)然ルニ千八百六十一年ニ至リレニ對グリツフヘン訴訟(ローシヨウナル判決第三十卷クインズメンチノ部二百五十二丁)ニ於テ始テ如何ナルモノヲ以テ賣買契約ト鑑定スヘキ乎確定スルニ至レリ曰ク一ノ契約ニシテ一人(甲)ヨリ他ノ一人(乙)ヘ代價ニ換フルニ乙ノ未タ嘗テ所有セサル動産ノ所有權ヲ移轉セシム

ル結果ヲ成就セシムル像企圖シタルニ於テハ其契約ハ賣買契約ナリ而シテ此場合ヲ除キ他ニ賣買契約アラサルナリト本訴ノ事實ハ原告ハ齒醫者ニシテ甲女ノ爲メニ二枚ノ義齒ヲ入齒セル其代價百圓ヲ甲女ノ管財人被告ニ對シ請求スルニ在リ而シテ原告ノ論スル要點ニ曰ク抑モ本契約ノ神髓ハ齒醫ノ巧ナル技術ニアリテ義齒ノ物体ハ單ニ本契約ヲ補助スル處ノ附屬物ニ過キス故ニ原告カ爲セル技術ノ仕事及才力ニ對シ百圓ヲ請求スルモノナリト云フニアリ要スルニ前段ノ事實ニ據レハ其契約ハ賣買契約ナルヤ或ハ働キ仕事契約ナルヤヲ鑑定判決スルニアルナリ判事クロツトン氏ノ曰ク齒醫ノ出シタル物体ニシテ果シテ助物ニ過キサレハ働キ仕事契約ナルニ相違ナシト雖モ本訴ニ於テハ供給サル、處ノ物体即チ義齒カ主物ニシテ決シテ補助物ニアラス恰モ洋服裁縫屋カ客人ノ寸法ヲ取り以テ恰好ノ洋服ヲ新調スルニ等シ故ニ賣買契約ナリト判事ブラツクボロン氏曰ク契約ノ結果ニシテ物ノ所有權ヲ移轉セシムルカ如キ賣買ノ結果アルトキハ是レ賣買契約ナリト切論シ遂ニ本訴ハ賣買契約ニシテ働キ仕事契約ニアラスト判決セリ○レニ對グリツフヘン訴訟ニ於テ確定セル標準ヲ破毀センカ

爲メ往々極端ニ走レル擬律擬判ヲ設ケ否難ヲ試ミルモノ少カラス縱令ハ代書人
 カ自身ノ用紙ヲ以テ代書スル等ノ場合ヲ賣買契約トナスカ如キ其一例ナリ判事
 プラツクホルン氏曰ク代書人ノ用ヒタル紙ハ賣買サレタル動産ト云フ如キハ言
 語ノ濫用ト云ハサルヘカラス恰モ衣服ヲ新調スルニ當リ縫糸壹束若クハ壹把ヲ
 差出シタルノミニテ縫ヒ上リタル衣服ノ半所有者ト云フニ異ナラス實ニ取ルヘ
 キ理由ナキモノナリ夫レ斯ノ如キ些々タル品ハ契約ヲ結フ際對手ノ思慮コ入ラ
 サルモノニシテ雙互ノ承諾ヲナスニ當リ報償ノ一部オモ爲サ、ルモノナリトス
 ○器械若クハ其他ノ動産ヲ供給シ以テ之ヲ不動産ニ固着セシムル契約ナルトキ
 ハ是レ動産賣買契約ニアラサルナリ何トナレハ爲約者及被約者ノ意思タルヤ動
 産ノ所有權ヲ移轉セシムルニアラスシテ不動産ヲ改良セントスルニアルモノナ
 レハナリ(ベンヂヤミン賣買法第三版百〇二丁)
 畢竟英國ニ於テハ動産ノ所有權ヲ移轉セシムル結果アルヘキ契約ナレハ之ヲ賣
 買契約ナリトスルニアリ故ニ職工又ハ製造人ニシテ自己ノ物体ヲ用ヒ品物ヲ製
 造シタルトキハ縱令詭人若クハ依頼人ノ注文又ハ指揮通りニ之ヲ製造スルモ其

契約タルヤ賣買契約ナリ

然ルニ米國ニ於テハ賣買契約ヲ定ムル所ノ標準英國ノ如クナラスシテ他人ノ依
 頼命令ニ應シ特別ニ品物ヲ製造スルニ於テハ契約ハ品物製造ノ契約ニシテ賣買
 契約ナラストセリ而シテ其依頼若クハ命令ニ應シ製造セントスヘキ品物ト同種
 同質ノ物品ヲ夥多製造人カ賣物トシテ常ニ商店ニ配列シ置クトモ些カ契約ノ性
 質ヲ變スルコトナク特別ナル依頼ニ任セ之ヲ製造セハ同ク品物製造ノ契約ナリ
 ト今其理由ヲ付スルニ蓋已ニ成立シ若クハ已ニ製造セシ品物則チ通常賣主ノ商
 賣品トシテ製造スヘキモノ若クハ商店ニ並列シ置クヘキ品物ヲ賣ラントスルノ
 契約ハ無論賣買契約ナリト雖モ廣ク世人ニ向テ賣ランカ爲メニ製造スルニアラ
 ス時ニ買主ノ命令ニ應シ故ラニ其買主ノ爲メニ品物ヲ製造セハ其契約タルヤ賣
 買契約ト見做スコト能ハサルナリ(ゴツデアード對ピン子訴訟マサチユセツト)判
 決録第百十五卷四百五十丁)然リト雖モ輒近ニユーハンブアシヤイナ州ニ於テ判
 決サレタル裁判ニハレニ對グリツプアヘン訴訟ニ於テ判事プラツクホルン氏ノ論
 シタル原理規則ヲ採用シ以テ其訴訟ヲ模本トナセリ(ニユーハンブアシヤイナ)判決

録第五十一卷九十四丁ニ掲載セルプレスコット對ロツケー訴訟且買主ハ尋常ノ製造物即チ何レニテモ買求ラルヘキ並品トシテ其製造物ヲ領収スルコトヲ要セサルナリ何トナレハ買主カ契約ヲ取結ヒタルヤ製造人ノ技術ニ於ケル巧拙如何又ハ細工ノ妙所アル所ニ基ツキ殊更ニ製造ヲ委托シタルモノナレハナリ以上説キ來レル規則ニシテ詐偽條令第十七節ニ如何ナル關係ヲ有スルヤチ茲ニ辯明センニ賣主コシテ特別ナル詭又ハ依頼ヲ俟タス廣ク世人チ買主ト定メ製造スル所ノ物品ヲ賣買セントスルノ契約ヲ締結セハ詐偽條令第十七節ノ支配ヲ免レサルナリ然リト雖モ職工若クハ製造人ニシテ買主則チ依頼者所有ノ財産ヲ用ヒテ物品ヲ製造ナスカ或ハ半ハ買主ノ所有品ヲ半ハ職工所有ノ物品ヲ用ヒテ製造ナストキハ詐偽條令第十七節ノ支配ヲ受ケサルモノトス何トナレハ其契約タルヤ買主物体ヲ出シタルモノナレハ賣買契約ニアラスシテ働キ仕事契約ナルモノナレハナリ以上ノ點迄ハ英米ノ法律共ニ異ナルコトナシ然レトモ他人ノ殊別ナル依頼ヲ受ケ職工カ自分ノ物体ヲ用ヒテ物品ヲ製造ナサント結約スルトキハ英國法ハ之ヲ物品賣買契約トシテ條令第十七節ヲ適用シ米法ハ之ヲ製造契約ト

シテ其第十七節ヲ應用セサルノ差アリ縱令ハ詭人カ差圖シタル特別ナル離形ニ從ヒ人車ヲ製造セント結約セハ英國ニテハ之ヲ未行ノ賣買契約トス何トナレハ其契約ノ結果ハ所有權ヲ移シテ物品賣買ノ効果アルモノナレハナリ之ニ反シテ米國ニテハ右契約ヲ物品製造ノ契約トス何トナレハ廣ク世人ニ對シテ其人車ノ購買ヲ望ムニ非ス買主ノ詭ナケレハ全ク製造セサリシモノニシテ又買主モ詭ト通リノ人車ニアラサルカ或ハ他ノ製造人カ造成シタル車ナレハ購ハントモ思ハサリシモノナレハナリ(本文論スル所ノ英米ノ規則ヲ論理上極端ニ推究スルトキハ英法ハ畫工カ圖畫ヲ畫カント結約シタル迄モ猶ホ賣買契約ナリト云ハサルヘカラサルニ至リ米法ハ既ニ製造シアル並ノ人車ヲ求メテ是ニ些々タル紋ヲ塗リ付ケサスルモ猶ホ製造契約ナリト云ハサルヘカラサルニ至ルナリ蓋依頼人ノ特別差圖ニ從ヒ殊更ニ製造スル所ノ物品ヲ賣ラントスルノ契約ハ二個ノ要素ヨリ成立スルモノナリ曰ク製造曰ク賣買是ナリ而シテ米國法ハ單ニ第一ノ製造ノミニ着目シテ他チ顧ミス英法ハ同シク第二ノ賣買ノミニ注目シテ製造アルコトヲ考ヘス各一方ニ偏シ斯クハ詐偽條令第十七節ヲ應用スルノ點ニ就テ理論

ニ異ニスルモノナリ然リト雖モ英米孰レカ論理ニ能ク協ヘルヤト問ハ、予ハ米ヨリモ寧ロ英ヲ推スヘシ何トナレハ賣買ノ定義ハ代價ニ換フル動産所有權ノ讓渡ナリ然ルニ今斯ノ如キ所有權讓渡ノ結果ヲ生スヘク期シタル契約アリトモハ是即チ事ヲ後日ニ期シタル賣買契約ナレハナリ勿論彼ノ美術家カ圖書ヲ書キ代書人ノ訴狀ヲ認メ若クハ工學者ノ家屋建築ノ下繪圖ヲ書クカ如キ場合ハ通則ノ取除キトナサ、ルヘカラス何トナレハ筆紙墨ノ如キ些々ナルモノハ單ニ雜用物ニ過キスシテ結約者雙方カ報償ノ如何ヲ定ムル思慮中ニ入ラサルモノナレハナリ

第四回

品物及商

第二則 品物及商品

詐偽條令第十七節中品物及商品ノ語ハアラユル有体質ノ動産ノミチ合蓄ス故ニ無形物即チ感觸シ得可カラサル動産例ヘハ約束手形株式會社ノ株組合會社ノ配付及訴訟産其他地役權ノ如キハ縱令ヒ十磅以上ノ代價ニシテ之ヲ賣買スルト雖モ詐偽條令第十七節ノ支配ヲ受ケサルモノトス然リト雖モ米國ニ於テハ彼ノ實

形ナキ動産ナル約束手形株式會社ノ株等ノ如キモ尙品物及商品ノ中ニ包含サル、モノトセリ其理由ハ品物及商品ノ語ハ其意義甚タ廣濶ナルノミナラス商品ノ語ノ如キハ貿易及商賣ニ關シタル全般ノ物ヲ合蓄セサルヘカラス且ツ株式會社ノ株及組合商社ノ配當高等ニ至リテハ大ナル金高ニ當ル場合少カラサレハ政略上是等ノ賣買讓渡シハ書札ヲ以テ立證スルコトヲ要スルナリト云フニアリ(チスデール對ハリス訴訟ピツカアリンク判決錄第二十卷九丁)

土地ニ附着シタル物ヲ賣買セントスル場合ニハ其契約ハ物品及商品賣買ノ契約ナルカ將タ又土地ノ利得ヲ讓渡スヘキ契約ナルカヲ區別セサルヘカラス何トナレハ前契約ナレハ詐偽條令第十七節ニ據リ賣價十磅以上ニ達シタル場合ニノミ書附若クハ覺書ヲ要スレトモ最後ノ土地利得ノ讓渡ナレハ賣買代價ノ多少高低ニ拘ハラス常ニ覺書ヲ必要トセサルヘカラスナリ(詐偽條令ノ第四節ニ土地若クハ土地ニ關シタル利得ノ賣買讓渡ニハ或ル覺書若クハ書札ヲ書面ニ記載シ其契約ニ由リテ義務ヲ負擔スルモノ自身或ハ殊ニ其事ヲ委任シタル代理人ニ於テ署名シタルニ非サレハ其契約ハ無効ナルモノトアルナリ)

抑モ土地ニ附着シタル物ニ二種類アリ即チ樹木若シハ生草ノ如キ土地自然ノ生産物其一ニシテ米穀野菜ノ如キ人力ヲ以テ播種シ一年間ニ收穫シ得ヘキ土地ノ人造生産物其二ナリ第一種ノ自然生産物ハ性質不動産即チ土地ノ利得ナルモノニシテ土地ヨリ分離切斷シタルトキチ以テ始テ品物即チ動産ト變スルナリ反之第二種ノ人造生産物ハ縱令ヒ土地ニ附着シアルモ猶ホ動産タルコトヲ免レスシテ法律ハ詐偽條令第十七節ノ品物ナリト認ムルナリ故ニ今或ル契約カ條令第十七節ニ遵ハサルヘカラサルヤ否ヲ鑑定センニハ左ニ掲クル二個ノ規則ヲ標準トナスヘシ

(一)契約取結ノ際ハ土地ニ附着シアリト雖トモ其所有權ヲ買主ニ移轉セシムルニ先チ必ス土地ヨリ分離スヘキモノヲ賣ラントノ契約ナルトキハ品物及商品賣買ノ未行契約ニシテ條令第十七節ヲ適用スルモノナリスミツス對ソルマン訴訟ニ於テハ尺ニ若干代價ヲ以テ樹木ヲ賣買セントノ契約ニシテ賣主カ其樹木ヲ切り始メ既ニ其中二本ヲ切倒シタル場合ナリシカ是レ商品及物品賣買ノ契約ナリト判決サレタリ(ハアンオーレルンレスベエ判

決録第九卷五百六十二丁)又ハアカー對スタニラソド訴訟ニ於テハ原告カ被告ニ二反歩ノ砂糖芋チ一俵貳圓ノ割ニテ賣ラントチ約シ被告カ即時ニ其芋チ堀取り終ルノ契約ナリシカ同シク物品賣買ノ契約ナリト判決サレタリ蓋シ即時ニ堀取ルトアルチ以テ所有權ノ移轉ト同時ニ土地ヲ分離ストノ理由ニ基キ其判決ヲ下シタルヤニ信セラル、ナリ又セエンスベリ對マツトユ訴訟ニ於テハ前訴ト同シク一俵壹圓ノ代價ヲ以テ未タ熟セサル砂糖芋ヲ賣ラントノ契約ニシテ同シク商品ノ賣買契約ト判決サレタリ最前ノ訴訟ニ於テハ一尺極メノ代價ナレハ代價ハ樹木ヲ切倒シ尺ヲ取リシ上ナラテハ定マラサルナリ又最後ノ二訴訟ニ於テハ芋チ堀取り俵ニ造ラサレハ代價定ラサルヘシ未タ測量セサル前ニ賣買セントスル物消滅セハ所有權賣主ニ存スル所以ヲ以テ賣主ノ損失ニ歸スルナリ故ニ前三訴訟ニ於テハ所有權ノ移ル前ニハ賣買スヘキ物土地ヲ分離スル所以ナリ(本書第三章第三節ヲ參考セヨ)

(二)土地ニ附着シタル物ニシテ土地ヨリ分離スルチ俟タス其所有權即時ニ買

主ニ移ル物ナレハ其契約タルヤ土地ノ利得讓渡ノ契約ニシテ條例第十七節ニ關係セス但シ其賣買スヘキ物タルヤ耕作ノ勞力ニ因リ年々収獲シ得ヘキ人造生産物ナレハ品物及商品賣買ノ契約ニシテ條例第十七節ニ遵フモノトスイハンス對ロハアツ訴訟ニ於テ被告ハ原告ノ當時作り居ル若干歩ノ砂糖芋ヲ二十五圓ニテ買取ラント契約シ手付トシテ五十錢ヲ渡セリ然ルニ此ノ事實ニテ當契約ハ土地利得ノ契約ナルヤ否トノ紛議ヲ生シタリ判事ベエレー氏ノ曰ク本契約ハ唯タ芋ヲ賣買スルニアリテ買主ハ買主ノ請求ニ應シ芋ヲ掘取ル迄ニ過キス然レハ契約ノ結果タルヤ若干歩ニ生シタル總般ノ芋ニ對スル權利ヲ買主ニ與フル迄ニシテ買主ハ土地ヲ占有スル等ノ權ナシ唯タ芋ノ成熟シタルトキ引渡サルヘキ芋ヲ請取ル迄ナリ故ニ土地利得ノ賣買ナラスト遂ニ商品賣買ノ契約ナリト確定セリ是芋ハ年々収獲シ得ヘキ人造生産物ナルヲ以テナリ又ロツトウエル對フイリツツ訴訟ニ於テハ若干ノ代價ニテ梨ノ果實ナル収獲ヲ賣買セント約シカアリンクトン對ルーツ訴訟ニ於テハ若干歩ニ生シツ、アル生草ヲ買ハンコトヲ約シ九月、

四八

四九

ノ末ニ至リ剪取ラント契約シスコベル對ボツクザル訴訟ニ於テハ原告ガ切倒スヘキ筈ニテ樹木ヲ賣買セント契約シ皆ナ土地ニ關スル利得賣買ノ契約ナリト判決サレタリ何トナレハ此等ノ場合ニハ土地ヨリ分離スルコトヲ俟タスシテ所有權既ニ買主ニ移リタルモノナレハナリ
要スルニ勞力ヲ以テ播種シ年々収獲シ得ヘキ人造生産物ナレハ未熟ト成熟トチ問ハス土地ヨリ分離ノ上所有權ノ買主ニ移ルト否トチ分タス悉ク動産物ニシテ條例第十七節中ノ物品及商品中ニ包含サル、モノナリ然リト雖モ猶茲ニ人造生産物ニ關シ注意ヲ要スルモノアリ即チ作物ナルモノハ播種セルヨリ必シモ一年内ニ収獲シ得ルモノニ限ラス播種ヨリ二年乃至三年ノ後ニアラサレハ収獲ヲ得サルモノアリ又タ一度播種セハ二三年引續キ其収獲ヲ得ルモノアリ又忽布(草名)ノ如キ年々古根ヨリ芽ヲ出シテ其収獲ヲ得ルモノアリ此等特種ノ人造生産物ニ關シテハ果シテ通常ノ作物ノ如ク商品ト見做スカ或ハ土地ニ關スル利得トナスヘキヤ摸本トナスヘキ適當ノ判決例ナク未タ確定セサルモノナリ然リト雖モ種ヲ施シテヨリ二三年ノ後ニ収獲アルモノハ動産トナサ、ルカ如シ又一ケ年播種シ

テ二三年其收穫アルモノハ最初ノ一ケ年ノ上リ高キ動産トナセトモ二年目ヨリ
 ノ收穫ハ土地ノ利得トシテ不動産ナリ但シ忽布ノ如キ二三年間引續キ收穫アリ
 ト雖モ毎年新ニ人ノ勞力及肥料等ヲ要スルニアラサレハ其收穫ヲ得ルコト難キ
 生産物ハ動産ナリトノ説今日學者間ニ於テ確定シアルカ如シ(グレーブス對ウニ
 ルド訟訴)ハアンオウルアドルフハス判決録第五卷第百〇五丁)

未ク播種セサル其種ヨリ生産スヘキ作物ヲ賣買セント契約ヲ結フコトアリ然ル
 トキハ是レ亦タ條令第十七節ノ商品賣買ノ契約ノ一種トスワツト對ブレンド訟
 訟ニ於テ原告ハ蕪種ヲ被告ニ供給シ原告ノ土地ニ其種ヲ施シ耕ヤサシメ以テ得
 タル收穫物ヲ一舛若干ニテ被告ヨリ原告ニ賣ルヘキ契約ヲ結ヒシニ是レ條令第十
 七節ニ支配サルヘキ契約ナリト判決セラレタリ(アンオウルクレスベ一判決録第
 十四卷四百四十六丁)復タ土地ヲ賣却スルニ當リ其土地ニ生長シタル收納物ヲ土
 地ノ附加物トシテ賣却セハ是土地ニ關スル利得ノ賣買トナリ條令第四節ヲ遵守セ
 サルヘカラサルナリ何トナレハブテツクボルン氏ノ云ヘルカ如ク共ニ收納物ヲ買
 取ルハ若シ之ヲ買ハサルトキノ場合ノ如ク賣主カ其收納物ヲ耕ストカ或ハ収獲

スルトカニテ度々其土地ヲ蹂躪セラル、恐テ避クルナリ然レハ是レ土地ニ關スル
 利得ヲ買フモ同様ナレハナリト(アールフアルマウス對トウマス訴訟ニ於テ田畑
 ヲ借地スルニ付既ニ生長シタル收納物及之レニ費セル肥料及勞力等ヲ代價ニ見
 積リ借地ト同時ニ買取ラント契約セリ是レ土地利得ニ關スル契約ニシテ條令第
 四節ニ從フモノナリト判決セラレタリ(クロントンミーセン判決録第一卷八十九丁)

第三則 拾磅ノ價

拾磅
ノ價

各品毎ニ別々ノ代價ヲ付シ同時ニ夥多ノ物品ヲ同一ノ賣主買主間ニ賣買スルコ
 トアルモ唯一ノ取引即チ分ツヘカラサル契約トナシ譬ヒ一品毎ノ代價十磅以下
 ナリト雖モ總計十磅乃至十磅以上ニ超過スルトキハ亦タ詐偽條令第十七節ヲ遵
 守セサルヘカラサルモノトスバルデー對バアカ一訴訟事件ニ於テ被告ハリン子ル
 原商ナル告ノ商店ニ來リ一品毎ニ別々ノ代價ヲ定メ種々ノ品數ヲ買取リたり或品
 ハ被告ノ目前ニ於テ寸尺ヲ取り或品ハ被告自カラ筆ヲ以テ印ヲ付ケ等爲シ終リ
 テ計算書ヲ被告カ宅迄届ケンコトヲ原告ニ依頼シテ歸リ去リたり勿論一品ノ代價
 トシテハ一モ十磅ニ超スモノナカリシモ原告ヨリ送り届ケタル書出ノ總額ハ七十

磅計ナリ此ニ於テ被告ハ原告ニ求ムルニ即金ニ支拂フ代リ百磅ニ二十磅ノ割引
 ナササンコトヲ以テセリ然レトモ原告之ヲ肯セス因テ被告モ原告ヨリ品數ノ送り
 届ケタルモ之ヲ領收スルコトヲ拒絕セリ是原告カ本訴ヲ提起シタル所以ナリ判
 官ハ之ヲ判決スルニ以上ハ唯一ノ契約ニシテ分ツヘカラサルモノナリ因テ條令第
 十七節ニ據リ無効ナル旨ヲ以テセリ判事ベエレー氏ノ言ニ曰ク同日ナルノミナ
 ラス一時ノ邂逅中ニ於テ原被兩造カ十磅ニ太シク超過シタル品數ノ賣買ヲ約定
 セルコトハ事實ナリ若シ總品數ニ一ノ代價ヲ付セハ條令第十七節ノ契約ナルコト
 疑フヘカラス而シテ予ハ信ス各品ニ別々ナル代價ヲ付スルノ一事情ヲ以テ其契約
 ナ第十七節ノ範圍中ヨリ脱セシムルカ如キ差違ヲ生スルコトハアラサルヘシ矣ト
 判事ベスト氏ノ説明ニ最初ノ狀況ハ兎モ角最後ノ模様ニ至リテハ總品數ヲ總括
 シタル唯一ノ取引タルコト明了也即チ計筭書ハ彼是ヲ總括シテ爲シ亦タ割引ノ
 示談モ同シク全計筭書ニ對シテ爲シタルモノナレハナリト云ヘリ(バアンオウル
 クレスペー)判決錄第二卷三十七丁)然リト雖モ英國法律ニ於テハ前段ノ規則ヲ競
 賣ニハ應用ナサ、ルナリ抑モ競賣ナルモノハ其競賣セントスル物品ノ點數ヲ衆

多ノ競買人ニ示シ各見込ノ代價ヲ付サシメ漸次競リ上ケ最高價ノ競買人ト見込
 タルトキハ競賣人カ通常掌ヲ拍キ或ハ鐘ヲ鳴シテ其買手ニ落シタルコトヲ報ス
 ルナリ此拍手ト拍手ノ間或ハ報鐘ト報鐘ノ間チ原名「ロット」ト稱ス即チ法律上此
 一「ロット」毎ニ一契約ノ成立スルモノトス故ニ一人ノ競買人ニシテ數三ノ「ロッ
 ト」ニ引續キ最高價ヲ付シテ糴落シタリトセハ縱令ヒ總仕拂代價ハ十磅以上ニ超
 過スルモ各「ロット」ノ仕拂高十磅以下ナレハ條令第十七節ニ關セサルモノトス是
 各「ロット」毎ニ分離シ得ヘキ契約ナレハナリ然リト雖モ米國ニユヨル州裁判所
 ニ於テハ是ニ反對セル判決ヲ下セリ其理由ニ曰ク若シ競賣ニ於テ各「ロット」毎ニ
 唯一ノ契約ヲ成立スルモノトセハ通常ノ賣買ニ於テモ亦タ然ラサルヘカラス此
 ノ關係ニ付キ法律ハ豈賣買ノ公私ヲ以テ區別スルコトアラザヤト
 取引契約ノ際ニハ賣買セントスル物品ノ代價果シテ十磅ニ超ユルヤ否ヲ豫知シ
 得ヘカラサルコトアリ例令ハ一舛ニ就キ代價ニ「ペンズ」ノ取極ヲ以テ若干畝ニ播
 種セル麥ノ收穫ヲ賣買シタリトセンニ作物ノ豊凶ニ因リ或ハ十磅以下若クハ以
 上ノ收穫アルヘキモノナレハ賣買約定ノ當時ニ於テハ之ヲ確知スルコト能ハサ

ルナリ此ノ如キ場合ト雖モ法律ハ結果ニ於テ現ニ十磅以上ニ達セハ條令第十七節ヲ守ラシムルナリ(ワツツ對フレンド訴訟前則最終ノ注釋參照復タ十磅或ハ十磅以上ナル物品ノ賣買及條令第十七節ニ關セサル他件トニ就キ一ノ契約ヲ結ハ同シク條令第十七節ニ從ハサルヘカラサルナリ何トナレハ同一ノ報償ニ對シテ兩事件ヲ結約シタルモノナレハ是レ分チ得ヘカラサル唯一ノ契約アレハナリハアマン對リ一ブ訴訟事件ニ於テ原告ハ被告ニ牝馬一頭及小馬一頭ヲ賣リタリ而シテ其後數ケ月間ハ其賣買シタル牝馬及小馬ト兼テ被告カ飼養スル牝馬一頭及小馬一頭トナ併セテ原告カ飼養スル義務アルモノトナセリ其代リ被告ハ牝馬及小馬ノ代價又飼養ノ義務全体ニ對スル報償トシテ三十磅ヲ支拂フ契約ヲ結ヒタリ是レ條令第十七節ニ從フヘキ契約ナリト判決セラレタリ

以上ハ英米ノ裁判々決例ヲ主トシテ論シ來レル所ナリト雖モ以上論シタルモノヲ以テ動スヘカラサル法律規則トナスハ甚ダ好マシカラサルモノト自信スルナリ抑モ一ノ契約ニシテ分ツヘカサル完全契約ナルカ或ハ又分チ得ヘキ契約ナルヤ其契約ニ關係シタル萬般ノ事實狀況ヨリ判斷スヘキモノナリ則チ幾部分ヨリ

如何セハ
契約カ有
効タルヘ
キヤ

モ成立スル所ノ契約コシテ果シテ完全契約ナルヤ或ハ分離シヘキ契約ナルヤハ前後ノ事實狀況ヨリ推察スヘキ包意又ハ明定サレタル對手ノ意思如何ヲ基礎トシ判決スヘキ者ナリ故ニ種々ノ品數ニシテ各品ニ別々ノ代價ヲ定メ賣買シタリトセハ分チ得ヘカラサル唯一ノ契約ナルコトヲ主張セル對手ニシテ賣買シタル物品ハ相互ニ密着ノ關係ヲ有シ他ヨリ一チ分離スレハ全契約ヲシテ其價格ヲ失ハシムルコトヲ立證シ得ルニ非サレハ各品毎ニ別々ノ契約成立スルモノト認メテ夫レ或ハ可ナラン

第二節 如何セハ其契約カ有効タルヘキヤ

詐偽條令ノ第十七節ヲ講述スルニ當リ問題ヲ二箇ニ區別シ以テ之ヲ研究セハ便宜ヲ與フルコト少カラサル旨ヲ預告セリ即チ第一節ニ於テ如何ナル契約カ此條令ニ遵ハサルヘカラサルヤノ題目ヲ設ケテ如何ナル契約ヲ締結シタルトキハ詐偽條令第十七節ヲ遵守セサル可カラサルヤヲ確定センカ爲メ十磅若クハ十磅以上ノ代價ナル物品又ハ商品賣買ノ契約ナル句ハ如何ナル意義ヲ有スルヤヲ講究シ盡セリ因テ今ヨリ第二ノ問題ニ移リ右契約ヲシテ法律上有効タラシメンニハ

如何ナル條件ヲ充タシメサル可カラサルヤヲ論究セントス即チ詐偽條令第十七節ニ據レハ左ノ數條件中少クトモ一條件ヲ整備スルニ非サレハ契約ハ裁判所ニ於テ取上ケサルモノトス

第一、買主ハ賣却サレタル動産ノ幾分ヲ承諾シ實際ニ之ヲ領収スヘキコト

第二、或ハ其賣買ヲ確保センカ爲メ手付トシテ若クハ代價ノ幾部トシテ或ル物ヲ賣主ニ與フルコト

第三、其賣買ノ書付若クハ覺書ヲ書面ニ記載シ其契約ニ由リテ義務ヲ負擔スル者自身或ハ正當ナル其代理人ニ於テ署名スルコト

第一則 承諾及領收

第一 承諾

第一承諾及第二領收ノ如何ナルモノナリヤヲ了解センニハ先ツ詐偽條例ノ文字上ヨリ觀察シテ條例ノ意味ヲ研究セハ二個ノ要素カ投合スルニ非サレハ契約カ條例ヲ充タサ、ルコトヲ知ラサルヘカラサルナリ即チ買主ハ承諾シ及ヒ物品ノ幾部ヲ實際ニ領收セサル可カラズ而シテ買主ニ於テ此ノ二個ノ要素ヲ具備スル

ニ非サレハ其賣買契約ハ有効ナラサルモノトス此ノ點ハ殊ニ注意スルコトヲ要スルモノナリ何トナレハ承諾ナクシテ品物ヲ現ニ領收スルコトアリ或ハ又之ニ反シテ現ニ品物ヲ領收セスシテ承諾スルコトアレハナリ蓋判決例等ノ如何ヲ基礎トセスシテ單ニ文字上ノ普通ノ意味ヨリ觀察スルトキハ品物ノ一部ノ承諾ハ買主ノ承諾ニシテ其品物ノ一部ハ契約ニヨリ買主ノ所有物トナリテ買主カ之ヲ領收シタルモノトナリ以テ契約ヲ有効タラシメ得可シト考ヘラル、ナリ是普通ノ人カ解釋スル所ナリト雖モ若シ買主ニシテ先後ノ言行ニ撞着スル處ナクシテ契約履行ノ爲メニ品物ヲ領收セサル旨ヲ公言スル間ハ買主ハ品物ヲ承諾セサルモノナリ而シテ其ノ買主ノ品物ヲ領取ス可キコトヲ拒絕スルニ至當ノ理由アルヤ否ヤ即チ買主ノ領收セサルヘカラサルモノナルヤハ毫モ詐偽條例ニ關係ナキモノトス故ニ買主ニシテ詐欺若クハ其他ノ理由ニヨリ又ハ全ク理由ナクシテ品物ノ領收ヲ拒絕スルモ尙ホ買主ニ於テ品物ヲ承諾セサルコトハ明カナリ而シテ前段ノ如ク本問題ハ買主ノ品物ヲ承諾セサル可カラサルヤ否ヤニ非スシテ單ニ買主カ品物ヲ承諾シタルヤ否ヤニアルナリ而シテ其承諾シタルヤ否ヤノ問題ハ

買主ノ行爲ニヨリ表示サル可キ買主ノ意思如何ニ基ツクナリ
 品物一部ノ領收トハ品物ノ占有權ヲ獲得ス可キコトヲ云フモノニシテ賣主ニシ
 テ品物ノ監督力ヲ買主ニ與ヘ買主ニ於テモ又其監督權ヲ承諾シタル場合ニ於テ
 ハ買主ハ品物ヲ現ニ領收シタルモノト見做スナリ而シテ斯ノ如キ領收ハ屢々表示
 トナルコトアリ然レトモ承諾及領收ハ決シテ同一ノモノニ非サルナリ若シ特別
 品物ヲ運送者ニ托シテ送達ス可キコトヲ買主ヨリ賣主ヘ注文シタル場合ニハ買
 主ハ送達後其品物ノ注文通りノモノナリヤ否ヤヲ検査スル爲メニ荷物ヲ領収セ
 サル可カラズ獨リ品物ヲ検査スルノミナラス場合ニヨリテハ物品ノ一部ヲ試ニ
 使用スルモ敢テ不當トナサ、ルナリ然リ而シテ之レ買主實際ノ領收ニハ相違ナ
 シト雖モ買主ニシテ自分ノ注文通りニ相違ナキ者ト認メタルニ非サレハ未ダ承
 諾ハナキモノトス故ニ運送者ノ荷物ヲ領收スルコト若シハ船舶ヲ以テ品物ヲ領
 收スルコトハ買主ニ對シ充分ノ引渡ナリト雖モ買主ヲシテ賣買契約ヲ有効ナラ
 シル充分ノ領收トハ未ダ云フ可カラサルナリ
 必竟スルニ承諾ハ習慣法ニ於テ所有權ヲ移轉セシムルニ充分ナルヘキ買主ノ品

物ヲ適認スル所ノ意思ノ表示ニ過キサルナリ且ツ又領收トハ買主ノ品物ノ占有
 權ヲ獲得スルヲ云フモノナリ而シテ承諾ノ領收ニ異ナルハ猶ホ所有權ノ占有權
 ト相異ナルカ如ク買主ニシテ物品ヲ承諾シタルトキハ其物品ノ所有權ハ買主ニ
 移轉スルヲ常トスレトモ必スシモ物品ノ占有權ハ握得シタルモノトセス又之ニ
 反シテ買主ニシテ品物ヲ領收シタルトキハ必ス其品物ノ占有權ヲ握得ス可シト
 雖モ又必スシモ其所有權ハ常ニ移轉スルモノニ非サルナリ而シテ條例ノ條件ヲ滿
 タスニハ承諾及ヒ領收ノ兩者カ相投合セサル可カラズ然レトモ條例ハ必スシモ品
 物全部ノ承諾及ヒ領收ヲ必要トスルニ非ス只其物品ノ一部ヲ承諾及領收セハ則チ
 充分ナルモノトス而シテ其品物ノ一部分タルヤ如何ニ僅少ナリト雖モ同シク條
 例ヲ充タスニ妨ケナキモノトス又品物ノ一部ニ付キテハ後日製造サル、如キ場
 合ニシテ賣買契約ノ當時現ニ成立セサルモ法律上敢テ其効ヲ失ハサルモノナリ
 普通ノ場合ニ於テハ承諾カ領收ニ先ツモノトス即チ特別物品ヲ賣買スル場合ノ
 如キ之ナリ又賣買物ノ一部ヲハ賣物兼見本トシテ送附スルカ如キ場合ニハ承諾
 及ヒ領收カ同時ニ生スルコトアリ又承諾ニシテ現實ノ領收ニ後ル、コトアリ例

へハ遠隔ノ場所ニ賣主買主住居シ買主カ離形ヲ以テ賣主ニ物品ヲ注文スル場合
 ノ如キ之ナリ若シ賣主買主同地ニ住シ買主ニシテ注文シタル品物カ果シテ買主
 ノ注文通りナルヤ否ヤヲ買主ノ家ニ於テ検査シ得ル場合ニハ買主ハ品物ヲ領收
 スル以前ニ承諾シ若シハ承諾及領收ヲ同時ニナシ得ルモノトス抑モ如何ナル行
 爲アリタルトキハ承諾及領收ヲ成立セシムルヤニ付キテハ未タ動カス可カラサ
 ル確定ノ規則ナキモノトス蓋如何ナル場合ニハ現實ノ承諾及領收アリタルヤハ
 是事實上ノ問題ナリトス然レトモ一般ニ論スルトキハ承諾ハ賣買サレタル品物
 若シハ賣買セント契約シタル品物ノ適認ニ均シキモノトス即チ特種ノ物品賣買
 ノ場合ニ於テハ承諾ハ取引ノ當時ニ於テ存スルモノトス又承諾ニ造構上即チ解
 釋上ノ承諾アリ造構上若シハ解釋上ノ承諾トハ承諾アリタルモノト推究シ得可
 キ行爲若クハ不行爲ニシテ真正ノ所有者ニ非サレハ正當ニ得可カラサルカ
 如キ品物ニ對スル買主ノ舉動之レナリ則チ若シ買主ニシテ物品ノ真正ノ所有者
 ニ非サレハ其品物ニ對シ爲シタル行爲ハ法律上ノ非行トナル可キカ如キモノヲ云
 フナリ例へハ賣買ノ爲メニ領收シタル品物ニシテ實際承諾セサルニモ拘ハラス

適理ノ日時間ニ賣主方へ其物品ヲ返還セサルノ懈怠若クハ其拒絕ノ旨ヲ通知セ
 サルカ如キ懈怠ハ造構上若クハ解釋上ノ承諾トナルモノナリ然リト雖モ常ニ記
 憶シ置キテ忘ルヘカラサルモノハ詐僞條例ヲ充タス爲メニ必要ナル承諾ハ決シ
 テ契約ヲ完結セシムルモノト思フヘカラサルコト是ナリ即チ詐僞條例中ノ契約
 ヲ成立セシムルモ其承諾ハ契約ヲ完ク遂ケシムル契約成就ニハ關セサルナリ故
 ニ品物一部ノ承諾及領收ハ詐僞條例ニ從ヒ有効ノ契約ヲ成立セシムルモノナリ
 ト雖トモ契約ヲ完結セシムルモノニ非サルナリ何トナレハ若シ殘部ノ引渡アリ
 タルトキニ於テ始メ約シタル契約通りノ品物ヲ引渡サ、ル場合ニ於テハ契約通
 ノ品物ヲ引渡サ、ルトノ廉ヲ以テ之ヲ領收スルコトヲ拒絕シ得レハナリ之ヲ換
 言セハ詐僞條例ヲ滿タサシムル爲メニ買主ハ承諾シ得ルト雖モ其承諾ヲナシタ
 ルカ爲メニ賣主カ其契約ニ背キタルトキノ救正法等ヲ失ハサルモノトス又買主
 ハ品物ヲ領收スルニ先チテ爲ス可キ品物ノ吟味ヲ正當ノ日時内ニ於テ吟味セサ
 レハ其品物試験ノ權利ヲ放棄シタルモノト見做シ若シ買主ニシテ此權利ヲ放棄
 シタル以上ハ品物ヲ承諾シタルモノト見做サル、モノナリ又買主ニ於テ賣主カ

適當ノ品物ト見認メタルトキハ自分モ其品物ニテ満足ス可シト云ヘルトキハ買主ニ於テ賣買ス可キ物品ノ採否ヲ賣主ニ委任シタル者トナリ賣主ニ於テ買主ノ爲メニ此品物カ適當ナリト認メタルトキハ同シク買主ハ物品ノ吟味ノ權利ヲ放棄シタルモノト見做スナリ何トナレハ此場合ニ於テハ賣主ハ品物ヲ見認ムルニ付キ買主ノ代理人トナリ并ニ物品ヲ承諾スルニ付キテモ買主ノ代理人タルモノナレハナリ然レトモ裁判所ハ之ニ反對ノ判決ヲ下シタルコトアリ

代價支拂ニ先チ賣買シタル物品ヲ賣主未ダ買主ニ引渡サ、ル間ハ賣主ハ物品差留權ト稱スル權利ヲ有スルモノナリ則チ代價仕拂ヒ終ル迄ハ其品物ヲ留置ス可キノ權利ヲ云フ詐僞條例ノ所謂領收トハ此ノ賣主カ物品ニ對シテ有スル差留權ヲ消滅セシムルカ如キ彼レノ占有權ヲ失フヲ云フモノナリ

一タヒ領收ノアリタルトキハ賣買サレタル物品ヲ買主ノ權力及支配ノ下ニ置ク可キコトハ明カナリ然レトモ其領收アリタル爲メニ買主其賣買物ノ完全所有者トナリ其賣買物ニシテ當初ノ契約通りノ品ヲラサルモ之ヲ拒絕シ能ハサルカ如キコトアルモノト想像ス可カラス若シ此ノ如キ妄想ヲ抱クモノハ領收ヲ領收及

承諾ノ二者ト同視スルモノニシテ從テ契約ノ成立ト契約ノ完結トヲ混合視スルモノト云ハサル可カラス故ニ領收ハ契約ノ有効無効ニ關係シ決シテ契約ノ執行ニ關係セサルモノナルコトヲ忘ル可カラス即チ承諾ナクシテ領收ノ存スル場合アリ若クハ領收若クハ承諾ノ并ニ兩立スル場合アリ何レノ場合ニ於テモ契約ハ完結サレタルモノニ非ス然レトモ最後ノ場合ニ於テハ詐僞條例中ノ所謂有効ナル契約成立スルモノナリ故ニ承諾及領收ノ區別及ヒ領收又ハ承諾ノ一ト領收及承諾ノ兩者ノ結合シタルモノ、區別ヲ明ニセサル可カラス引渡若クハ領收ハ承諾ニ先チ若クハ承諾ト同時ニ若クハ承諾ニ後レテ生スルモノトス佛ノ民法ニヨルニ品物ヲ引渡スノ方法ニ三アリ則チ物品ヲ現ニ引渡スコト若クハ物品ノ入レアル建物ノ鎖鑰ヲ手渡スルコト及見本ヲ手渡スルコト之ナリ然レトモ承諾ノ場合ニ於ケルト同シク如何ナルモノカ現實ノ領收トナルヤハ事實上ノ問題ニシテ以下第二ニ於テ詳述スヘシ

第五回

第二 領收

領收ノ問題タルヤ容易ニ明解シ得ルモノニアラス彼ノ裁判々決例ノ如キモ一途ニ出テス彼是撞着シタルモノ少カラサルナリ蓋領收ヲ詳論センニハ賣買契約ノ當時ニ於テ其賣買物ノ存在ニ關スル狀況ヲ基礎トシ順次講述スルヲ便宜トス即チ物品ノ賣買セラル、ヤ左ノ占有ニ存在スル場合ニ限レルモノトス

(甲)賣主ノ受托者若クハ代理人トシテ買主自カラ占有スル場合

(乙)賣主ノ受托者若クハ代理人トシテ或ハ然カラスシテ參者ノ占有スル場合

(丙)賣主自カラ占有スル場合

甲乙ノ二場合ハ通常稀ナリト雖モ丙ハ最モ普通ナルモノニシテ大概ノ賣買ハ賣主自カラ其賣買物ヲ占有スルモノナリ今ヨリ甲乙丙ト順序ヲ追ヒ場合々々ニ於テノ領收如何ヲ講述スヘシ

(甲)賣買契約ノ當時ニ於テ買主既ニ其賣買物ヲ占有シ居ルトキハ現ニ領收ノアリシヲ證スルハ容易トナサルナリ然レトモ一タヒ買主ニシテ之ヲ占有スルノ狀況毫モ前ヨリ變セサルモノト見做スコト能ハサルカ如キ所爲ヲナシタルトキ

ハ口頭ヲ以テ之ヲ證シ得而シテ其等ノ所爲ハ買主賣買物ノ所有者トナリタル所爲ヲ爲シタルヤ否ハ事實ノ問題ニシテ陪審官之ヲ判定シ若シ其所有者タルヘキモノニアラサレハ爲ス間敷行爲ナルトキハ買主現ニ領收シタルモノト見做ナリリレホワイト對テブリユー訴訟ニ於テイクヌチエカル法衙ノ下シタル理由ヲ徵スルニ曰ク既ニ被告ノ所有シ來レル品物ニ對スル被告ノ所爲ニシテ被告ノ前々ヨリノ占有ニ異狀ナキモノト見做シ難キ場合ニハ被告ハ契約ヲシテ詐僞條例ノ支配ヲ免レシムルニ充分ナル賣買物ヲ承諾シ現ニ領收シタルモノト正當ニ論セラルヘシ例ヘハ被告ニシテ其占有シ來レル品物ヲ賣却シ若クハ賣却セント試ミ或ハ其財産ノ性質ヲ變シ若クハ變セシメント企ツルカ如キ所爲等是ナリ云々ト

(イ)ダン對ダツドフヒールド訴訟クインスベンチ判決錄第一卷三百〇六頁參觀

「ミ」セノウエルスベール判決錄第十五卷二百八十五頁

畢竟スルニ賣主ノ受托者トシテ買主其賣買物ヲ既ニ占有シ居タル場合ニハ賣主ノ承諾ヲ經テ買主カ賣主ノ受托者タルコトヲ止メ其賣買物ノ所有者トシテ占有シ始メタルトキハ其賣買物占有ハ買主ノ占有ト變シ現ニ領收シタルモノトナルナリ

(乙) 賣買ノ當時ニ於テ賣買物參者ノ手ニ存在スル場合ニハ賣主買主及參者ノ三人ニシテ參者今ヨリ賣主ノ爲メニ占有スルコトヲ止メ買主ノ爲メニ占有スヘキ旨ヲ共諾シタル場合ニ始メテ買主ノ現領収アリタルモノトス亞米利加合衆國ニ於テハ賣主買主受托者ノ共諾ヲ要セス受托者ニ對シ賣主ヨリ送付シタル命令指圖ノミニシテ現領収トナルヘキ占有ノ變革ニ充分ナリト裁判シタル判決例アリ
 ホールドマン對スプウナア訴訟アーレン判決錄第十三卷三百三十三頁是ナリ其賣買物タルヤ賣主ノ爲メニ代理人トシテ參者占有シタルモノナレハ法律ハ賣主自身之ヲ占有スルモノト見做スナリ故ニ今也參者買主ノ代理人トシテ占有セハ法律上買主自カラノ占有ニ在ルト同シキモノナリ然レトモ賣主買主參者ノ共諾ナカラサルヘカラサルハ忘ルヘカラサルナリ抑モ參者タル賣主ノ代理人ニシテ自身ノ之ヲ知ルコトナク又テ承諾ヲ與ヘスシテ買主ノ代理人ト變換サレサルモノナレハナリ故ニ賣主ニシテ品物ヲ倉庫會社荷物運送者若クハ其他ノ受托者ニ占有セシメタル場合ニ於テ賣主右等ノ受托者ニ對シ其品物ヲ買主ニ引渡サシメ又ハ買主ノ爲メニ保管セシムル命令書ヲ買主ニ附與スルモ受托者ニシテ其

命令書ヲ認メ又ハ之ニ從フニアラサレハ現領収ト見做スヘキ占有ノ變革トナラサルナリ且受托者ニシテ承諾ナス迄ハ依然トシテ賣主ノ受托者タルヘキモノナリフアリナ對ボーム訴訟ミーセン、ウルスベール判決錄第十六卷百十九頁ニ於テハ倉庫會社ハ賣主ニ對シ倉敷料支拂ノ上ハ何時タリトモ預リ荷物ヲ賣主若クハ裏書ノ上讓渡サレタル其荷物讓受人ニ引渡スヘシトノ荷物引渡請合證書ヲ附與セリ賣主ハ即チ右證書ニ裏書シ買主ニ送付セリ然ル處買主ハ之ヲ十ヶ月間所持シタル上品物代價及倉敷料ヲ支拂フコト及亦請合證書ヲ戻スコトヲモ拒絕セリ此場合ニ於テモ尙ホ現領収ナキモノト判決サレタリ蓋倉庫會社ハ買主ナル被告ノ爲メニ占有スヘキコトノ通知ヲ受ケス又承諾ヲモ爲サ、リシ爲メナラン
 然リト雖モ賣買物ニシテ其受托人ニアラサル參者ノ土地ニ存在スルコトアリ例ヘハ賣主ノ始メ買取リタル先方ノ人ノ土地内ニ切倒シアル樹木ヲ賣買スルカ如キ是ナリ斯ノ如キ場合ニハ買主ヲシテ其賣買物ヲ隨意ニ處分シ得サシメ以テ之カ保管ノ責ヲ買主ニ放任シタルトキハ買主ノ現領収アリタルモノトス(タンズレ對タアネル訴訟スコット判決錄第三卷第二百三十八頁)

(丙)賣買ノ當時ニ於テ賣主自カラ其賣買物ヲ占有シ居ルハ最モ普通トス然リト雖モ人々ノ所作ノ相異ナルヤ千差萬別從テ狀況ノ彼レト是レト相異ナル種々雜多ナルモノナレハ賣主買主ノ行爲タルヤ白ニモ解釋サレ赤ニモ解釋サレ又黒ニモ解釋サル、カ如キコトアリテ一定ノ解釋ヲ下スコト容易ナラサル場合少カラズ從フテ全般ノ場合ニ於テ何時賣買サレタル物品ヲ現ニ買主領収シタルヤヲ預シメ指定スルハ頗ル困難ナリ尤モ買主ニシテ賣主ノ占有ヨリ物品ヲ引離シ自己ノ所有物トシテ引取リタルトキハ現領収ノアリタルコト明了ナリ而シテ買主ニシテ其物品ヲ現實引取ルコトタルヤ賣買物ノ全部ヲ要セス如何ナル健少ノ部分ナリト雖モ其一部分ヲ買取ルヘキ全部ノ一部トシテ引取リタルトキハ詐偽條例ノ所謂契約ヲ有効ナラシムルニ充分ナル現領収ナリトス

買主若クハ買主ノ指示セル場所ニ迄賣買物ヲ送達セシカ爲メ荷物運送者殊ニ買主ノ指名シタル人ニ之ヲ引渡シタルトキハ現ニ買主其物ヲ領収シタルモノト見做サル、コトハ既ニ確定シアリ此場合ニ於テハ法律上荷物運送者ハ荷物ノ送達ヲ受クル人ノ受托者トナルモノニシテ荷物差出人ノ荷物運送者ヲ使用スル點ニ

付テハ荷物送達ノ爲メ荷物請取人ノ代理人タルモノト見做サル、ナリ但シ荷物運送者ハ單ニ領収ノ爲メニノミ買主ヲ代表スルモノニシテ決シテ品物ヲ承諾スルモノニアラサルコトヲ忘却スヘカラサルナリ

復々賣主ニシテ從前ヨリ異ナル事情ヲ以テ占有スルコトヲ了承スル場合ニハ現ニ買主品物ヲ占有シ居ルモ尙ホ買主現ニ領収シタルモノト見做サ、ルナリ例ヘハ賣主ニシテ所有者トシテ占有スルコトヲ止メ買主ノ代理人若クハ受托者トシテ占有スヘキコトヲ承諾シタル場合ニハ爲メニ法律上占有ニ變革ヲ生スルナリ

チヤブツリン對ローガー訴訟ニ於テハ賣主ノ土地内ニ殘シ置キタル枯草一山ノ中買主其一部ヲ第三者ニ再賣シ第三者ハ其買取リタル一部ヲ持去リタリトノ理由ニヨリ買主ハ現ニ領収シタルモノト判決サレタリマルピン對ワリスナル訴訟ノ事實ハ馬ノ賣買取引ノ完結シタル後賣主暫時買主ヨリ馬ヲ借用シ買主ノ承諾ヲ以テ借馬トシテ引キ留メ置キタルモノナリ此場合ニ於テモ買主現ニ領収シタルモノト判決サレタリ何トナレハ賣主ノ馬ヲ所持スルハ所有者トシテ占有スルニ非ス買主ノ受托者若クハ代理人トシテ馬ヲ占有スルモノナレハ買主ノ占有ス

ルコトハ其資格前後相變シタルモノナレハナリポーモント對ブレンゲリーノ訴
 認ニ於テハ被告原告ヨリ人車ヲ買取り尙ホ原告ノ店ニ殘シ置キテ持去ラサリシ
 ナリ然レトモ被告ノ依頼ニヨリ原告カ人車ヲ留メ置キタルコトノ證據明カナリ
 故ニ原告ノ資格タルヤ所有者ナル資格ヨリ買主ノ受託人ト相變シタルモノナレ
 ハ買主現ニ領收シタルモノト判決サレタルナリ
 買主現ニ物品ヲ領收シタルヤ否ヤヲ鑑定スル爲メニハ賣主ノ其物品ニ對シタル
 物品差留權ヲ失フタルヤ否ヤヲ定メ以テ現領收ノ有無ヲ定ムルコト往々擧ナカラ
 ス領收トハ暗ニ引渡ヲ意味スルモノニシテ賣主物品ヲ引渡サ、ル間ハ決シテ買
 主ノ現領收アリ得サルコトハ明カナリ(バルヂー對バーカー)ノ訴訟ニ於テ判事エ
 ルロイド氏ハ能ク此點ヲ明カニセリ其言ニ曰ク某代價ヲ以テ特種ノ物品ヲ買賣
 スル場合ニハ其物品ノ占有權ヲ手離シタルトキ賣主ハ其物品差留權ヲ失フモノ
 トス則チ詐僞條例ハ此ノ占有ノ手離シチ意味スルモノニシテ賣主其品物差留權
 ナ有ス可キ物品ニ對スル支配力ヲ保存スル間ハ條例ノ所謂ル買主自身ノモノト
 シテ品物ヲ承諾シ及ヒ領收スルコトヲ防遏スルナリト

要スルニ賣主品物差留權ヲ放棄シタルトノ證據アラサル場合ニハ買主ノ現領收
 アラサルモノトハ一般ノ規則トシテ假定スルモ安全ニシテ決シテ取除ノ場合ア
 ラサルナリ

第二則 手付及内拂

手付及内拂

手付ヲ與フルコトハ古昔ニ於テハ大ニ行ハレタリト雖モ今日ニ於テハ殆ント廢
 止サレタルモ全様コシテ之ヲ用ユルモノ殆ト是レナク條例第十七節中ノ手付ト
 シテ或ルモノヲ與フルコト及内拂トシテ或ルモノヲ與ユルコトノ二條件ハ各其
 性質ヲ異ニスルニモ拘ハラズ同一ノ意味ヲ有スルモノト考ヘラル、コト往々少
 ナカラサル位ナリ然レトモ手付トハ賣買取引ヲ束縛スルモノナレトモ内拂ハ賣
 買取引ノ成就シタル後ニ非サレハ與ヘラル可キモノニ非サルナリ而シテ手付ト
 ハ買主ヨリ賣主ニ對シ金錢若クハ或物若クハ其他ノ徽章ヲ賣主ニ與ヘ賣主ハ賣
 買取引ニ付キ賣主買主雙方カ共諾シタルノ證據トシテ之ヲ承諾スルモノヲ云フ
 而シテ其手付ヲ與ヘナハ賣買物ノ所有權ヲ賣主ヨリ買主ニ移轉セシムルノ効果
 ナ生スルヤ否ヤハ第三章第四則ニ於テ詳論スルヲ以テ茲ニハ只口頭契約ニ對シ

如何ナル効果ヲ及ホスヤヲ講述ス可シ

抑モ手付若クハ代價ノ内拂ヲ與フルハ賣買取引ヨリ全ク相分離シタル獨立ノ事柄ナリ而シテ其之ヲ與ヘタルコトハ兩者共ニ口頭ヲ以テ立證シ得ルモノナリ詐欺條例編纂者ノ云ヘル言ニ契約自身ハ口頭ヲ以テ立證シ得ルノミナラス尙ホ口頭ヲ以テ手付若クハ代價ノ内拂ヲナシタル旨ヲ證シ得レハ其契約ヲシテ設ヒ證書ニ記載ナカラシムルモ有効タラシムルニ充分ナリト

手付トシテ或物ヲ與ヘンニハ必ス其現ニ其物ヲ賣主ニ附與セサル可カラサルナリ(賣買取引ヲ束縛センカ爲メニ手付トシテ或物ヲ附與シタル事實ハ單ニブレ^ンキンツプ^フ對クレイトン^一判決例アルノミナリ則チ其訴訟ニ於テハ買主ハ賣主ノ掌中へ一錢ヲ乘セル擬^マシテ再ヒ自身ノ懷中へ其錢ヲ戻シ入レタリ而シテ證人ノ言ニ此ノ如シスルコトハ賣買取引ヲ束縛セシムルコト其國ノ習慣ナリト云ヘリ然レトモ法術ハ判決シテ此ノ如キ事實ニテハ詐欺條例ヲ充タス可キ手付トナラサルモノトセリ)又賣主ヨリ買主ニ對シ返濟ス可キ負債アルトキ之ヲ買主ト相殺セントノ契約ハ若シ賣買後ニ取結ハル、カ若クハ負債返濟ノ領收證ヲ與エル

カ如キ賣買ノ當時單獨ノ契約ヲ取結ヒタルトキハ代價ノ内拂トナルヘシト雖モ茲ニ注意ス可キハ若シ此ノ如キ契約ニシテ其賣買契約ノ一部ヲナシタルトキハ十磅ニ超過スル代價ヲ以テノ口頭賣買契約ヲ有効ナラシムル内拂トハナラサルナリウチナルカー^一對ナッセル^一(ミーセンウエルスベ^一)判決録第十六卷三百〇六頁訴訟ニ於テハ代價十磅ニ超過スル品物賣買契約ヲ取結ヒ賣主ハ其代價中ヨリ兼テ買主ニ對スル負債ノ高チ差引クコトヲ其契約ノ一部トセリ因テ賣主ハ予ヨリ君ニ支拂フヘキ差引計算ハ四磅ニシテ今度受取ルヘキ代價ハ二十磅ナリト品物賣付書ト共ニ品物ヲ買主ニ送附セリ然ルトコロ買主ハ見本ニ違フモノトシテ其品物ヲ返却セリ是本訴事實ノ概畧ナリ其賣主ノ辯論ニ曰ク彼ノ四磅ヲ代價ヨリ差引クコトハ條例ヲ充タス爲メニ充分ナル品物代價ノ内拂ナリト然ルニ裁判所ハ之ニ反對ナル判決ヲ下シタリ判事アルダーソン氏ノ言ニ曰ク詐欺條例ノ第十七節ハ口頭契約ヲ以テ代價十磅ノ品物賣買ヲナシタルトキハ賣主ヲ束縛スル爲メニ買主ハ二ノ事柄ヲナスコトヲ要スルモノナリ則チ第一ニ契約ヲナシ第二ニ買主ハ手付トシテ若クハ内拂トシテ若クハ賣主ノ責任ノ赦免トシテ或ルモノヲ附與スル

コトヲ要スルナリ然レトモ若シ口頭契約ノ一部トシテ賣主ノ爲メニ内拂トシテ或ルモノヲ附與スルコトナカリセハ其約束ノミニテハ内拂トナラサルモノナリト勿論口頭契約ヲシテ有効ナラシムルカ爲メニ詐欺條例ノ求ムル内拂ハ必スシモ金錢タルコトヲ要セサルナリ則チ價額アル或ル物ニシテ賣主買主ノ共諾代價ノ幾部トシテ買主之ヲ與ヘ賣主ニ於テ之ヲ領收シタルトキハ有効ナル内拂トナルモノナリ故ニ買主代價ノ引當若クハ代價ノ内拂トシテ爲換手形若クハ約束手形ヲ讓渡スモ賣買取引ヲシテ有効ヲラシムルニ充分ナリトスグリフヒス對チウヘン(ミーセンウエルスベール)判決録第十三卷第五十八頁ノ訴訟又マーベル對マーベル(ローレポルト、イキスチエック)第二卷第五百五十三頁ノ訴訟ニ於テハ既ニ仕拂期限ノ迫リタル利息ノ贈與モ亦内拂トナルモノト判決セリ

羅馬法ニヨレハ手付ニ二種類アリ第一ハ賣買取約ニ先ツ獨立ノ契約ヨシテ第二ハ賣買取約ヲ取結ヒタル後其賣買取約ニ附屬スルモノニシテ慣習法ノ手付ト同一ニ賣買取引ノ完結シタル證トナルモノナリ第一ノ手付ノ獨立契約ハ買主ヨリ賣主ヘ金錢ヲ與ヘ以テ後チ品物ヲ買ハントスルモ買ハサラントモ買主ノ隨意

ニ任スル契約ナリ而シテ其後ニ賣買取行ヒナハ先キニ與ヘタル手付金ハ代價ヨリ差引カル、モノトス若シ買主ニシテ買ハントチ欲セサレハ先キニ與ヘタル手付ヲ賣主ニ於テ沒收スルモノトス又賣主ニシテ賣ルコトチ好マサル場合ニハ先キニ受取りタル手付ヲ返付シ并ニ買主ヲシテ失望セシメタル償トシテ手付ト同額ノ金錢ヲ買主ニ附與スルモノトス
佛ノ民法ハ前段ノ羅馬法ト稍同シク手付ヲ與ヘタル買主ニシテ後日品物ヲ買ハサルトキハ其手付金ヲ失ヒ又賣主ニシテ品物ヲ賣ラサルトキハ先キニ受取りタル手付ノ二倍ヲ買主ニ戻スモノトス(佛民法千五百九十條)

第三則 覺書及書付

本則ニ於テ講究ス可キ廉々ハ書付若クハ覺書ヲ書面ニ記載シ其契約ニ由リテ義務ヲ負フ可キ本人自身若クハ殊ニ其事ヲ委任シタル代理人ニ於テ署名シタル場合ニ非サレハノ一句ナリトス而シテ其覺書若クハ書付ノ如何チ論究スルニハ記錄契約ニ關係スル證據法ノ原則ヲ常ニ記憶シ居ルコト必要ナリ詐欺條例ノ編纂者ハ決シテ此等證據法ノ原則ニハ干涉セサリシモノニシテ只其條例ハ義務ヲ負フ

覺書及書付

可キ本人若クハ代理人カ其ノ契約ヲナシタル覺書若クハ書付ニ署名セハ有効ナ
 リト云フヤテニシテ其覺書若クハ書付ノ法律上ニ於ケル効果ハ全ク習慣法ニ於
 ケルモノト毫モ異ナラサルナリ若シ其契約ニシテ始メヨリ記録契約ヲラシメハ
 條例ハ其ニテ充分満足セラルモノニシテ尙ホ記録契約ハ詐欺條例ノ支配中ニ來
 ラスト云フニ均シキモノナリ即チ詐欺條例ハ萬般ノ場合ニ契約ハ記録契約タル
 コトヲ求ムルニ非ス只口頭契約ノ證據ヲ確實ナラシムルハ覺書若クハ書付ヲ以
 テ證スルコトヲ求ムルニ過キサルナリ要スルニ實際上ノ必要ナル區別ハ契約ノ
 成立若クハ不成立ヲ立證スルノ方法ニ存スルモノナリ
 口頭契約ノ場合ニ於テハ覺書若クハ書付ノ證據ニ對シ其記載シアル事實ハ約束
 通りノ正シキ記載ニ非ストノ口頭證據ヲ提出シ得ルモノナリ然レトモ若シ其契
 約ニシテ本來記録契約タルモノナレハ對手ノ何レナリトモ此ノ如キコトハ取結
 ヒタル契約ニ非スナト、主張シ能ハサルナリ何トナレハ契約ヲシテ始メヨリ書
 面ニ記載セシメタルノ目的タルヤ後日此ノ如キ紛議ノ生センコトヲ防カンガ爲
 メナレハナリ

如何ナル
 モノヲ覺
 書若クハ
 書付ト云
 フヤ

本來書付ナクシテ取結ヒタルノ契約ハ設令ヘ其後ニ於テ約定通りノ事實ヲ書面
 ニ記載シタルモ均シク口頭契約ニシテ其後ニ調製シタルノ書付ハ只口頭契約ノ
 證據物タルニ過キサルナリ借是ヨリ條例中ノ文詞ヲ調査センニ之ヲ二大目ニ區
 別シテ講述スルヲ以テ便宜トス

第一 如何ナルモノヲ覺書若クハ書付ト云フヤ

第二 如何セハ賣買契約ノ充分ナル覺書若クハ書付トナルヘキ

第六回

第一 如何ナルモノヲ覺書若クハ書付ト云フヤ

此覺書若クハ書付ナルモノハ出訴前ニ調製及署名サレタルモノナルコトヲ要ス
 即チ條例ヲ滿タス爲メニハ出訴ノ當時有効ナル契約成立セサルヘカラサレハナ
 リ然レトモ契約ノ約定文言ノ全部カ一時ニ合意セラレ若クハ其約定文語カ一時
 ニ記載セラレ若クハ同紙ニ記載セラル、コトヲ必要トハナサ、ルナリ而シテ賣
 買主間ノ取引ニ於ケル覺書ニシテ別々ノ紙上ニ記載サル、カ又ハ此等ノ數紙ニ
 シテ全部ノ取引ヲ記載スル場合ニハ此等ノ書付ハ互ニ相埃テ條例ヲ滿スニ充分

ナル覺書トナルモノナリ但シ署名サレタル紙ニ記載セル事柄ハ他ノ記載セラレタル紙若クハ數紙ニ相關係スルコトアリテ判官ヲナシテ此等共ニ相俟テ取引ノ全約束ヲ成立セシムルモノト解釋セシムルニ充分ナルコトヲ要スルナリ

又他ノ書付(甲)ニシテ署名ノ當時其署名サレタル書付(乙)ニ附着若クハ粘着サレタル場合ニモ其甲書付ハ同シク充分ノ覺書トナルモノナリ然レトモ署名サレタル書付(乙)ト甲ノ相連續スルコト若クハ相關係スルコトヲ示スニ充分ナル事實ハ署名サレタル書付(乙)ノ中ニ認知シ得可キ中間ノ證據ナキカ爲メニ他ノ署名サレタル書付(甲)ヲ以テ其署名サレタル(乙)書付ニ連續スルコトヲ證センニハ是非トモ口頭證據ヲ提出スルコト必要ナル場合ニハ此等別々ノ書付(甲乙)ハ共ニ相俟テ條件ヲ滿タスニ充分ナル覺書トハナラサルナリ然レトモ署名サレタル證書中ニ記載セラレタル引證ニシテ事曖昧ナル場合ニハ其曖昧ナル點ヲ説明シ且ツ其署名サレタル書類ノ因テ相引證セラレヘキ他ノ證書ヲ確認スル爲メニハ口頭ノ證據ヲ以テ立證シ得ルモノナリ

又詐僞條例ニヨリ必要トスル所ノ覺書若クハ書付ハ必シモ賣主買主雙方間ニ往

如何セハ
賣買取引
ノ充分ナ
ル覺書若
クハ書付
トナルヘ
キヤ

復サレ若クハ名宛テサレタルコトヲ要セサルナリ三者ニ對シ名宛テサレタル覺書若クハ書付ニテモ充分ナリトス譬ヘハ賣買取引ノ書付ニシテ賣主ヨリ買主ニ宛テ送付シタルコトヲ要セス賣主自己ノ代理人ニ宛テ送付シタル書付ニテモ有効ノ覺書若クハ書付トナルモノナリ又覺書若クハ書付ハ墨汁ニテ記載セサル可カラサルヤ否ヤノ疑問ニ付キテハ適當ナル裁判判決例アラサルナリ然レトモ必スシモ墨汁ヲ以テ記載シタルコトヲ必要トハナサ、ル可シ鉛筆ヲ以テ記載セルモ條例ヲ滿スニ充分ナル可キナリ

第二 如何セハ賣買取引ノ充分ナル覺書若クハ

書付トナルヘキヤ

賣買契約ヲ執行スルコトヲ欲望スル對手人ニヨリ一葉若クハ數葉ノ紙ニ記載セラレタル覺書若クハ書付ヲ提出シ之ヲ證明シタル後第二ノ問題トナル可キモノハ其證明シタル書付中ノ事柄ハ果シテ賣買契約ニ對スル有効ナル書付トナルヘキヤ否ヤヲ審査スルニアリ此ノ事ニ關シテハ第一賣買契約ニ關スル對手人ノ姓名第二ニ其ノ締結シタル賣買契約ノ約定及其他ノ事柄ヲ書付ニテ表示スルコト

ノ二條件ヲ必要トスルモノナリ即チ覺書若クハ書付ニ於テ其賣買契約ノ責任ヲ負擔ス可キ人ハ何人ナリヤヲ表示スルノミナラス猶又何人ノ爲メニ義務ヲ負擔ス可キヤノ對手人ノ姓名ヲモ表示スルコト必要欠ク可カラサルモノト確定シ居レリ而シテ其義務ヲ負擔ス可キ對手人ノ姓名ハ條例ニヨリ署名サル、コトヲ必要トスルモノナリ故ニ書付中ニ義務ヲ負擔ス可キ對手人ノ姓名ノ表示ノ必要ナルヤ否ヤニ付キテハ毫モ疑ヲ入ル可キ點ナキナリ然リ而シテ之ト均シク他ノ對手人則チ權利者ノ姓名若クハ其權利者タルコトヲ證明シ得可キ様子書ヲモ必要トスルコト亦殆ト確定シ居レリ何トナレハ若シ其權利者ノ姓名ヲ記載セサルトキハ自身カ約シタル合意ハ其ノ之ヲ約シタル先方ノ人ニ對スルニ非サレハ自身ヲ束縛スルコト能ハサレハナリ又其權利者ノ姓名ニシテ不充分ナランカ其書付ハ賣買契約ニ對スル有効ナル覺書ヲ成立スルコトナカル可シ(チヤンピオン對ブルメル訴訟ニ於テハ原告ハ自分ノ代理人ヲ以テ被告ヨリ原告ヘ對シ爲シタル口頭賣買ノ約定ヲ覺ヘノ帳簿ニ記載シ而シテ被告ハ其書付ニ署名セリ然レトモ其記載シタル文言ニハ買主ノ何人ナルヤ其姓名ヲ記載セスシテ單ニ「ダブリー、ブル

メル」ヨリ購買ス云々ニ過キサリシナリ判事マンズフヒールド氏曰ク何人カ契約ヲ取結ヒタル對手人ナルヤヲ記載セサル所ノモノヲ契約若クハ契約ノ覺書ナリト證シ得サルナリ則チ此ノ書付ニヨレハ何人ニ品物ヲ賣渡シタルヤ明カナラサルナリ若シ之ヲ原告ニ賣渡シタリト立證シ得ハ亦他ノ人ニ賣渡シタリト立證シ得可シトアレイン對ベンネットノ訴訟ニ於テハ賣買契約ノ事柄ヲ原告所持ノ帳簿ニ記載セリ而シテ被告ノ代人ニ署名セリ然レトモ原告ノ姓名ハ其帳簿ニ記載セラレス又書付ケラレタル覺書ニモ記載セラレサリシ之ヲ以テ其帳簿ハ不充分ナル覺書若クハ書付ト認メラレタリ然レトモ其不完全ナル點ハ其賣買契約チナシタル一方ノ人ハ原告タルコトヲ顯示シタル他ノ書付ニヨリ其欠點ヲ補證シタルナリ然レトモ覺書ナルモノハ其契約ノ對手人ハ何人ナルヤヲ表示ス可キコトヲ必要トナセトモ必スシモ對手人ノ真正ナル姓名ヲ記載スルヲ必要トスルニ非ス其姓名ノ換リコ様子書ニヨリ其對手人ノ何人ナルヤヲ證明シ得ルトキハ充分ナリトス

若シ賣買契約ノ對手人ノ一方カ記載セラレサル場合ニ於テハ全契約カ書付ニ記

載セラレタルニ非サルコト明カナリ何トナレハ買賣契約ヲナスコハ其對手人二人アルコトヲ必要トスレハナリ故ニ此ノ如キ場合ニ於テハ普通法ニヨレハ其書付ニ表示サレサル對手人ノ一方ハ何人ナルヤチ口頭ノ立證ヲ以テ證明シ得ルモノナリ然レトモ條例ニヨレハ全ク禁止セラレタリ而シテ若シ其書付ニシテ買賣契約ヲナシタル一方ノ人ハ何人ナルヤチ様子書ニテ表示スルトキハ是レ條例ヲ満たサル、モノナリ且ツ其様子書ハ何人ニ屬スルヤチ口頭ヲ以テ立證シ得ルモノナリ則チ何人ト買賣契約ヲナシタルヤチ示スニ非ス只法官ヲシテ其様子書ヲ理解セシムル爲メニ様子書ノ人ハ何人ナルヤチ示スノミナレハナリ此ノ如ク其様子書ノ人ハ何人ナルヤチ口頭ヲ以テ立證シ得セシムルモ決シテ條例ニハ違背スルモノニ非サル可シ何トナレハ法律ニヨリ記録證ヲ必要トスル總テノ場合ニ於テハ其記録ノ證ヲシテ紛議ノ事實ニ適用セシムルニハ必スヤ口頭ヲ以テ立證セサル可カラサレハナリ然レトモ其様子書ノ充分ナルヤ否ヤチ判定スルコトハ容易ナラサルモノニシテ其場合々々ノ情況ニヨリテ判定セサル可カラサルナリ或訴訟ニ於テハ單ニ所有主ナル語ヲ用ヒテ賣主タルコトヲ示スニ充

分ナリト判決セラレタリ(ロツシテ)對ミルテ一訴訟然ルコ又同判事ノ判決シタル訴訟ニ於テハ賣主ナル語ハ不充分ナルモノト判定セリ要スルニ其様子書ノ人ハ何人ナルヤ明カニ知り得ル様子書ヲサレサルナリ以上講述シ來リタル規則ノ最モ明カニ示サル可キ場合ハ代理人コシテ自分ノ姓名ヲ以テ契約書ニ署名シ本人ノ何人ナルヤ其姓名ヲ記載セサル場合之ナリ此ノ如キ場合ニ於テ其署名シタル代理人ハ其契約ニ付テハ本人ヲ束縛シ自身ヲ束縛セントハ企望セサリシト口頭ノ證ヲ以テ之ヲ論シ得サルナリ何トナレハ若シ此ノ如キ代理人ノコトヲ許セハ當初代理人ノ記載セル所ノモノニ擅着スルモノナレハナリ然レトモ他ノ對手人ハ其契約ヲ取結ヒタルハ設令ヒ代理人ノ名義ヲ以テ記載シアルモ實際ハ本人ト取結ヒタルモノナリト論證シ得ルモノナリ是恰モ匿名ヲ用ヒタル場合ニ於テ其匿名ノモノヲ證シ得ルト同然ナルモノナレハナリ然レトモ外國ニ住居スル本人ノ代理人トナリ本人ノ爲メニ働ク所ノ代理人ハ明ニ委任セラレタル權限アラサレハ其本人ノ信用ヲ以テ他人ト取引シ得ルモノナリ

此ノ如キ場合ニハ代理人自ラ責任ヲ負擔ス可キモノニシテ其外國ニアル本人ハ代理人ノ取結ヒタル契約ニ關シテハ起訴スルコト能ハス又其ノ事柄ニ付キ受訴スルコトモナキモノナリ此ノ如キ規則アルハ其本人及仲買代理人間ニ成立スル關係ノ性質上ヨリ生スルモノニシテ其本人及仲買代理人ノ間ニ於ケル關係ハ其性質及効果ニ於テ賣主買主ノ關係ニシテ本人及代理人ノ關係ニ非サレハナリ則チ此故チ以テ仲買代理人ハ其本人トスル外國ニ在留スル人ノ破産ノ場合ニハ途中物品差押權ヲ執行シ得ルモノナリ又代理人自身ノ姓名ヲ用ヒ結約シタル代理人ハ自身ヲ束縛セント思惟シタルニ非スシテ本人自身ヲ束縛セント欲スルノ意思ヲ以テシタルコトヲ立證スル爲メニ口頭ノ證ヲ提出シ能ハサルモノナリ又賣買契約ノ代價ニ關シテハ豫メ代價ヲ約定シタルコトアラサルノ場合ニハ設ヒ覺書若クハ書付ニ代價ノ如何ヲ記載セサルモ充分ナル覺書若クハ書付トナルモノナリ何トナレハ此ノ場合ニ於テハ法律ハ買主ハ賣主ニ對シ相當ノ代價ヲ仕拂フモノト推測シ以テ其覺書若クハ書付ノ不完全ヲ補フモノナリ然レトモ此ノ推測タルヤ代價ニ付キ豫メ約定シアラサル場合ニ限ルモノニシテ若シ代價ニ付

キ雙方互ニ約定スルコトアリタル場合ニハ則チ賣買契約ノ一部トナルモノニシテ條例ヲ滿ス爲メニハ代價ノ如何ヲモ記載スルニ非サレハ充分ナル覺書若クハ書付トナラサルモノナリ而シテ代價如何ヲ記載セサル覺書若クハ書付ハ不充分ナリト立證スル爲メニハ口頭ノ證據ヲ以テ嚴ニ代價ヲ豫メ約定サレタルモノナルコトヲ辯明セサル可カラサルナリイルモア對キングスコートニバンチールクレスベール判決録第五卷五百八十三頁訴訟ニ於テハ代價二十磅ヲ以テ馬ヲ賣買セントノ口頭契約ヲ爲シタルモノナリ然レトモ其書付トナス可キモノハ被告ヨリ原告ニ送リタル書翰アルノミニシテ其文言タルヤ「貴下ニシテ馬ノ年齢カ本月十三日ニ於テ充分健康ナル五歳ノ駒タルコトヲ充分明カニ立證致シ被下候ヘハ拙者ハ速ニ馬ヲ引取ル幸福ヲ得ルモノニ候乍去若シ充分明ニ立證致サレ候ハスハ拙者ハ其馬ニ付キテハ何等ノ關係モ致シ申サス候」云々コシテイルモア様キングスコートヨリトアリ判官此手紙ヲ以テ不充分ナル書付ト見做セリ之其仕拂ハント欲シタル代價ハ豫メ約定サレタルモノニシテ賣買契約ノ一部ヲ成立シタルモノナレハナリホードレー對マクレインノ訴訟ニ於テハ被告ヨリ原告ニ宛テ左ノ文

言ノ注文書ヲ差送りタリ

拜啓陳ハ今般別紙雛形ニ從ヒ新奇ニ何々服ヲ御調製相成度候尤モ何月何日マ
テニハ御仕上ケ成シ可被下候云々

又他ノ約定ニ關シテハ對手人カ實際ニ約定セル所ノモノハ斯ク斯クノモノタル
コトヲ判官チシテ充分ニ理解セシムル丈ケニ覺書若クハ書付ニ記載シ置カサル
ナリ而シテ此等ノ約定カ別々ノ書付ニ記載サレタル場合ニハ相俟テ覺書トナス
ニハ此等別々ノ書付ハ相互ニ關係引證スル所アリテ撞着セサランコトヲ要スル
コトハ已ニ講述セシ所ナリ

以上ノ文言ニヨレハ代價ノコトハ何等ノコトモ記載アラサリシ判事チンダル氏
曰ク此契約タルヤ代價ニ付キテハ何等ノ文言モアラサレハ對手人ハ其契約シタ
ル品物ハ幾何ノ價值アルモノナルヤ相當ノ代價ヲ確定スルコトハ法律ニ任セタ
ルモノナリト又判事パークス氏曰ク代價ヲ記載スルノ必要ハ豫シメ代價ヲ約定
シ爲メニ其代價ハ其賣買契約ノ一部トナリタル場合ニ限ルモノニシテ若シ特定
ノ代價ヲ豫定シ而シテ其代價ヲ覺書若クハ書付ニ記載セサル場合ニハ其覺書若

對手人ノ署名

クハ書付ハ不充分ナルモノトス
又契約ヲ解除スル所ノ書翰ニシテ條例ヲ滿タス爲メニ賣買契約ニ對スル有効ナル
覺書若クハ書付トナルコトアリ又覺書若クハ書付ニシテ單ニ申込ノミヲ記載
シ承諾ノ如何ヲ記載セサルノ場合ト雖モ若シ口頭ノ證據ヲ以テ承諾アリシコト
ヲ立證セハ充分ナル覺書若クハ書付トナルモノナリ

第四則 對手人ノ署名

詐欺條例第十七節ニ關スル賣買契約ニハ其對手人ノ署名スルコト必要ナリ然レ
トモ其署名ヲ要スルノ對手人ハ單ニ契約ヲ執行ス可キ義務アル對手人ノミノ署
名ノミニ限ルモノナリ即チ權利者ノ署名ナクトモ其賣買契約ハ無効トハナラサ
ルモノナリ何トナレハ署名セサル對手人ノ好ミニヨリ其契約ヲ有効トモナシ若
クハ無効トモナシ得ルモノナレハナリ夫レ此ノ如ク詐欺條例ノ署名ヲ要スルハ
義務者ノ署名ノミニテ充分ナルコトハ數多ノ判決例ニ因リ確定シタルノミナラ
ス其責任ヲ負擔ス可キ對手人ニ因リ署名セラレタル書付ノ申込サヘモ口頭ノ立
證ヲ以テ他ノ對手人カ承諾シタルコトヲ示セハ賣買契約ノ充分ナル覺書トナル

一例ニテモ亦タ明カナリ

一〇〇

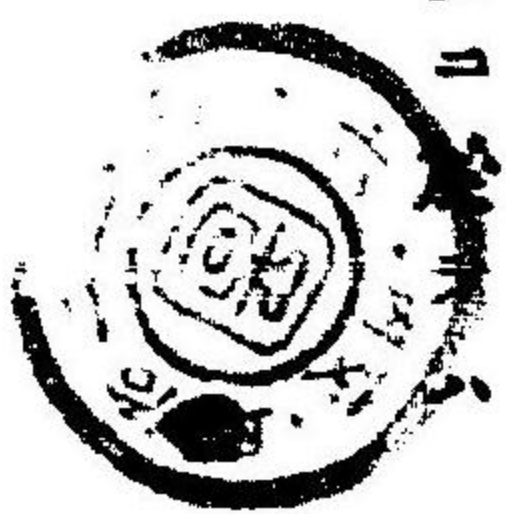
又條例ノ求ムル處ノ署名ハ其責任ヲ負擔ス可キ對手人ニヨリ現ニ其真正ノ姓名ヲ記載スルコトヲ要セス只自己ノ署名トシテ對手人ヨリナサレタル表章ニテモ亦充分ナルモノトス或ル判決例ニヨルニ或表章ヲ以テ署名シタル對手人ハ自己ノ姓名ヲ記載スルノ能力ナキコトヲ示スニ及ハサルモノナリト即チ署名スル對手人ニシテ自己ノ姓名ヲ充分ニ書シ得ル場合ニテモ尙ホ其表章ハ有効ナル署名トナルモノナリト判決サレタリ又他ノ判決例ニヨルニ他ノ對手人ニ代リテ署名シ賞ヒ本人ハ實際姓名ヲ書キ得サルヨリ只タ印シテ筆頭ヲ持チタルノミニテモ充分ナル署名ナリト判決サレタリ然レトモ必ス署名若クハ其署名ノ代リニ用ヒタル表章ナクソハアル可カラズ而シテ其署名者ノ様子書ナリセハ設ヒ本人自ラ證書ノ結尾ニ記載シタルトモ不充分ナルモノトス例ハ母ヨリ子息ニ送リタル書狀ニ其子息ノ姓名及名宛ハ充分明ニ記載シタル上汝ノ親愛ナル母ヨリトノ様子書ハ母ノ署名トナラサルモノト判決サレタルカ如シ又頭文字ヲ以テシタル署名ハ法律上果シテ有効ナル署名トナルヤ否ヤハ充分確知スヘキ判決例ナシ

六〇

(ヒウーベルト對モーローノ訴訟ニ於テハ或ル證據物トナル可キ書狀ニ記載セラレタル書手ノ姓名ナシ只皿ノ字ノ如クモ見ヘ又ハ波線ノ如クモ見ラル、モノアリタリ然レトモ若シ皿ナル字トセハ條例ハ署名スルコトヲ要スルカ故ニ余ハ之ヲ以テ充分ナル署名トハナサ、ルナリ決シテ之ヲ以テ人ノ姓名ヲ署名シタルモノト見做スヲ得スト而シテ判事ハ口頭ヲ以テ被告ハ常ニ箇様ナル方法ヲ以テ署名シタルコトヲ立證スルコトヲ拒絕セリ尙ホ証人ヲ呼出シ吟味シタルニ證人ハ此ノ表章ハ皿ナル字ノ如ク考ヘラル、ト雖モ只飾リトスルヨリ他ニ意味ナキモノト考ヘル旨ヲ申立テタリ之ヲ以テ原告ハ敗訴セリ主任判事ノ言ニ曰ク表章ヲ以テ署名スルコトハ條例ヲ滿スニ充分ナルコトハ疑フヘクモアラサレト此ノ場合ニ於テハ署名ノ代リニ用ヒントシタルモノニ非ス且ツ此ノ書狀ノ中何邊ニモ被告ノ姓名ノ記載ナキトノ理由ヲ以テ斯クハ原告ノ敗訴スルコトトハナリタルナリト)然レトモ若シ頭文字ニシテ署名ノ代リトシテ其頭文字ヲ記載セル對手人カ用ヒタル場合ハ恐ラクハ充分ナル署名トナル可シ然レトモ他ノ場合ニ於テ然ラサル可キナリ

賣買法

一〇一



署名ハ筆ヲ以テ書記シ若クハ活版ニ付シ若クハ鉛筆ヲ以テ署名スルカ或ハ姓名ヲ捺印スルモ等シク有効ナル署名ナリトス而シテ其署名ハ書付ノ中央若クハ書付ノ最初又ハ結尾ニ記載シタルトテ區別セサルナリ即チ書付中或部分ニサヘ其記載アレハ充分ナルモノトス然レトモ若シ其署名ニシテ通常ノ如ク書付ノ結尾ニアラサル場合ニハ結約對手人雙方ノ意思ノ問題トナルナリ換言スレハ斯ク記載セラレタル若クハ活版ニ付セラレタル姓名ハ對手人ニヨリ確認サレタルカチ前後ノ情况ヨリ判斷ス可キ事實ノ問題トナルモノナリ

第五則 正當ニ委任サレタル代人

凡ソ代理ノ關係及其成立シ居ルヤ否ヤハ普通法ニ於テハ口頭ヲ以テ立證シ得ルノミナラス猶ホ前以テノ委任并ニ追認ニヨリ關係ノ成立スルコトヲ明示シ得ルモノナリ然レトモ茲ニ注意ス可キハ追認ハ單ニ契約ノ締結セラレタル當時ニ於テ本人ノ成立シタル場合ニ限ルモノナリ即チ未タ成立セサル本人ノ代理人トシテ或ル對手人記録契約ヲ締結シタル場合ニハ代理人自ラ其契約ノ責ヲ負擔ス可キモノニシテ其後成立シ來リタル本人ニヨリ追認セラレシトモ代理人其責任

正當ニ委任サレタル代人

ヲ脱スルコトヲ得サルモノナリ猶ホ又代理人ハ自ラ義務ヲ負擔セントハ企望セザリシト云フコトヲ示サンカ爲メニ立證スルコトヲ許サ、ルナリ代理人ハ三者タルコトヲ要スルモノニシテ決シテ結約者ノ他ノ一方ノ代理人トナリ得サルモノナリ若シ反對ノ對手人ニシテ他ノ結約者ノ代理人トナリタル場合ニハ其代理權ヲ結約者ノ一方ニ與ヘタルコトノ明確ナル證據ナクンハアル可カラス若シ賣主ノ代理人單ニ自己ノ姓名ヲ署名シタル場合ニハ設令ヒ代理人ハ覺書ヲ署名スルニ於テ買主ノ代理人トシテ署名シタルニ拘ラス賣主ノ爲メニ署名シタルモノト法律ハ推測スルモノナリ

契約ヲ取結ハシムル權力ヲ與ヘラレタル代理人ハ又其契約ニ付キ覺書ヲ作爲スヘキノ推定ノ權力ヲ有スルモノナリ故ニ代理人ハ契約ヲ取結ヒタルノ後ニシテ己レノ委任權ノ解除セラレサル前ニ於テハ何時ニテモ覺書ヲ作爲ス可キ此ノ推定ノ權力ヲ執行シ得ルモノナリ然レトモ覺書ニ署名スルコトニ付キテハ代理人ハ本人ノ許チ竣タスシテ自己ノ委任權ヲ他人ニ再任スルコト能ハサルモノトス

代理人ノ種類中ニ於テ賣買法ニ關シ尤モ必要ナルモノヲ競賣人及仲買人ノ二トス

競賣人トハ公正ナル賣買ニ於テ署名スル爲メニ賣主買主双方ノ代理人トナルモノナリ判事マンズフヒールド氏ハ此雙方ノ代理人トナルコトニ付キテノ道理ヲ述ヘタリ曰ク如何ナル權限ヲ以テ競賣人ハ買主ノ姓名ヲ署名スルヤト云フコト買主ノ委任セラレタル權力ニヨリ然スルモノニシテ此等ノ競賣人ハ品物ヲ競賣シ以テ最高價ノ申込人ニ落札スルモノニシテ買主ハ其中込代價ヲ高言シ殊ニ競賣人ニ充分聞キ取ラヌル爲メニ高言スルモノナリ如何ナル目的ヲ以テ買主ハ此ノ如キ高言ヲナスヤト云ハ、競賣人ヲシテ落札者ノ姓名ヲ落札品物ニ相對シテ記載セシムルカ爲メナリ故ニ競賣人ハ買主ノ權力ニヨリテ姓名ヲ記載スルモノナレハ買主ノ代理者ヲラサルヲ得サルナリト又不分明ナル所有者ノ資格ヲ以テ署名シタル競賣人ノ契約ナリト雖モ詐欺條例ヲ滿スニハ充分ノ契約ナリトス然レトモ若シ競賣者ニシテ市場ノ賣買ニ於テ本人ノ品物ヲ賣リ拂フトキハ買主ノミノ代理人ニシテ買主ノ代理人タルコトヲ得サルモノナリ又買主ノ代理人トナ

リ得可キ競賣人ノ代理ハ鐘ヲ打テ契約カ完全シタルトキヨリ始マルモノトス落札ノトキマテハ競賣人ハ買主ノミノ代理人タルモノナリ故ニ競賣人ニシテ買主トナリタルトキ競賣人ハ買主ノ代理人トナルモノナリ而シテ其以前ニ於テハ競賣人ハ申込ヲ解除シ得ルモノナリ競賣人ノ書記ハ買主買主ノ爲メニ署名シ得サルモノトス尤モ或ル判決例ニヨレハ買主ノ姓名ヲ署名スルモノハ競賣人ニ非スニテ書記ナリシト雖モ猶ホ條例ヲ滿スニ充分ナリト判決セリ然レトモ其訴訟ニ於テハ或ル特別ナル情實ヨリシテ書記ハ署名シ得ル權力アルモノト認定セラレタルモノナレハ通常ハ競賣人ノ書記ハ買主ノ代理人タルコトヲ得サルモノナリ又條例ニヨリ必要トセル署名ハ責任ヲ負擔ス可キ本人若クハ其代理人ニ於テナスモノナレハ若シ署名ニシテ代理人ノ署名ニ非ス唯書付タルコトノ證據トシ證人ノ資格ヲ以テナシタル署名ナレハ充分ナル署名トハナラサルモノナリ即チ或ル訴訟ニ於テ競賣人ノ書記ハ競賣人ノ爲メニ働ク可キ權力ヲ有スルモノニシテ買主ノ署名ニ對スル証人トシテ賣買ノ覺書ニ署名セリ而シテ之ヲ以テ買主ノ正當ニ委任サレタル代理人ノ署名ヲラシメント企テタレトモ全ク敗訴セリ

仲買人トハ品物ヲ買入レ及賣拂フコトニ付キ他人ノ代理人タルコトヲ以テ商業トナスモノナリ此等ノ仲買人ハ一般ノ規則トシテ賣主買主ノ雙方ノ代理人トナルモノニシテ契約書ノ覺書若クハ書付ニナシタル署名ハ賣主買主ナル本人ヲ束縛スルモノナリ而シテ本人ヲ束縛ス可キ仲買人ノ權力ハ特別ナル契約ヲ以テセハ本人撰フ所ノ如何ナル範圍マテモ及ホシ得ルモノナリ然レトモ習慣上仲買人ノ權力ハ已ニ確定セルモノニシテ最早事實ノ問題トモナラサル程ノモノナリ然リト雖モ猶ホ仲買人ノ權力ノ區域如何ニ付キテハ或ル點ハ充分確定ナラサルモノナリ此ノ如キ場合ニハ對手人ノ權利ノ如何ヲ判定スルニハ習慣若クハ古格ノ尤モ勢力ヲ有スルモノナリ若シ仲買人ニシテ契約ヲ取結ヒ之ヲ書付トナシタル場合ニハ賣主若クハ買主ニ其取結ヒタル契約ノ寫ヲ送附スルモノナリ而シテ又仲買人ハ自用ノ帳簿ニ之ヲ登錄シ以テ署名スルモノトス此ノ仲買人ノ賣主ニ送附スルモノヲ賣付書ト稱シ買主ニ送付スルモノヲ買付書ト稱スルモノナリ此賣付書若クハ買付書ニ付キテハ特別ノ式ヲ要セサルモノナリ然レトモ通常四個ノ書方アルモノトス

此等ノ賣付書若クハ買付書ノ効力如何ニ付キテハ種々ノ說アリ或ル判官ハ仲買人ノ登錄シ以テ署名シタルモノハ記録契約ナリト主張シ又或ル判事ハ之ヲ以テ獨リ記録契約トナサ、ルノミナラス尙ホ充分ナル覺書トモナラサルモノト論セリ然レトモ仲買人ニシテ自用ノ帳簿ニ書キ込ミタル登錄ハ性質上自ラナシタル他ノ覺書ニ毫モ異ナルコトナケレハ充分ナル覺書トナルコトタルヤ蓋疑ヲ容ル可カラサルモノナリ若シ仲買人ノ付ケ込ミタル登錄ニシテ對手人ノ姓名ヲ記載シタル場合ニハ仲買人ノ署名ヲ要セサルモノナリ何トナレハ仲買人ノ記載シタル買主ノ姓名ハ對手人自ラ記載シタルニ等シキモノナレハナリ而シテ本人自身ニ記載セラレタル署名ナリセハ覺書中何邊ニ記載アルトモ差支ヘナキモノナリ買付書及賣付書ニ關シテハ英國ノ判決例ハ反對ノ見解ヲ以テ判決サレタリ即チ賣付書若クハ買付書共ニ雙方相竣テ初メテ覺書ヲ成立スルモノナリト但シ賣付書若クハ買付書ノ一方ニシテ他ノ一方ニ符合スルコトヲ立證シ得ルモノナリ然レトモ若シ賣付書及買付書ニシテ相互ニ異ナルトキハ契約若クハ覺書ノ欠點ニヨリ雙方義務ヲ免カル、モノトス

此ノ如ク英國判決例ハ規則ヲ設クルト雖モ賣付書若クハ買付書ハ相互ニ別離シテ各獨立ノモノト見做スヲ以テ尤モ至當ナルモノトス即チ一方ノ書付ノミニシテ之ヲ調製シタル對手人ニ對シテハ充分ナル覺書トナルモノナリ何トナレハ仲買人ハ賣付書ヲ調製スルハ賣主ノ代理人トナリ又買主ノ代理人トナリテ買付書ヲ調製スルモノナレハナリ蓋此理由タルヤ若シ賣買對手人ニシテ仲買人ノ媒介ヲ竣タス本人自ラ書付ヲ調製シタル場合ニハ尙ホ明カナル可シ即チ斯クナス可キ場合ニハ單ニ覺書ノミナラス記録契約成立スルモノナリ

以上講述シ來レル所ニヨレハ詐欺條例第十七節ハ單ニ或口頭賣買ニ關スル要價法ニ相關シ決シテ契約ノ性質ヲ變スルモノナラサルコトハ明瞭ナル可シ即チ條例ハ此ノ如キ契約ヲ取結ハンコトヲ禁スルモノニ非スシテ只其條例ノ規定ニ從ハスシテ此ノ如キ契約ヲ取結ハ、其契約ヲ執行スルニ付キテ裁判所ハ補助ヲ與ヘスト云フコト過キサルモノナリ詐欺條例ハ代價十磅若クハ十磅以上ノ價額アル品物ノ口頭賣買契約ノ成立ニ關シ或ル立證ノ方法ヲ規定スルモノニシテ其成立ハ記載セラレタル證據若クハ一方ヨリナシタル幾部ノ執行ハ以テ立證スルコト

ヲ求ムルモノナリ而シテ品物ノ一部ヲ買主カ承諾及領取スルハ賣主ノ方ニ於ケル半ノ執行ヲ示スモノニシテ買主ノ方ニ於ケル同様ナル執行ハ代價ノ内拂ニヨリテ示サ、ルモノナリ詐欺條例令ハ口頭契約ヲシテ無効トナスモノニ非ス何トナレハ契約成立シタル後ニ於テモ條例ハ滿サレ以テ契約ヲ完全ナラシメ得ルモノナレハナリ然ルニ無効ナル契約ハ決シテ契約成立後對手人ノ行爲ニヨリ有効トナシ得可キモノニアラサルナリ即チ口頭賣買契約ノ對手人ニシテ其契約ニヨリ義務ヲ負擔セント撰フニ於テハ條例ノ求ムル必要ノ手續ヲ履行セハ其契約ニヨリ本來生シタル權利義務ハ裁判所ニヨリ執行セラル、モノナリ故ニ此ノ關係ニ於テハ詐欺條例ハ恰モ本邦證券印紙條例ニ似タル所アルモノナリ

第七回

第三章 賣買契約及賣買ノ區別

未行契約及既行契約ノ區別タルヤ既行契約則チ賣買ニ於テハ賣買セントシタル目的物ハ契約ノ完結スルヤ否ヤ忽チ買主ノ所有物トナリ敢テ其物品カ買主ニ引渡サレタルヤ否ヤ若クハ賣主未タ之ヲ占有シ居ルヤ否ヤニ關セス所有權ハ買主

賣買契約
及賣買ノ
區別

ニ移轉スルモノナリ然レトモ未行契約ニ於テハ其契約カ執行セラル、マテハ所有權ハ依然トシテ賣主ニ存在スルモノナリ則チ一方ニ於テハ甲ナル者乙ニ賣リ一方ニ於テハ甲ハ只品物ヲ賣ラント乙ニ約束スル迄ナリ故ニ一方ニ於テハ甲乙相互ノ承諾ニヨリ契約ノ完結セラル、ヤ否ヤ乙ハ直ニ物品ノ所有者トナリ若シ其物品ニシテ紛失若クハ破滅シタル場合ニハ乙者其損失ヲ負擔セサルヘカラサルナリ然レトモ一方ニ於テハ乙者未タ物品ノ所有者トナラサルヲ以テ乙者ハ特別ニ其物品ヲ引渡サントトテ要求スルコトヲ得ス又其物品ニシテ紛失若クハ破滅スルトモ其損失ヲ負擔セサルモノナレハ設ヒ紛失シタルトテ物品取戻ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ス故ニ此ノ場合ニ於テハ習慣法上損害要償ヲ外ニシテハ賣買契約ノ破約ニ對シ他ノ要償ヲ求メ得サルモノトス

夫レ此ノ如ク此等未行既行ノ契約ハ等シク法律上有効ノモノナレハ契約ニ付キテ其性質未行ナルヤ既行ナルヤノ紛議生シタル場合ノ問題ハ法律上ノ問題トナスヨリモ寧ロ事實上ノ問題ナルコト明カナリ則チ契約ナルモノハ對手人カ其契約ヲナシタル意思如何ニヨルモノナリ故ニ若シ其結約者ノ意思ニシテ明白毫モ

疑ヲ入ル可キ點ナカリセハ一ノ紛議ノ生ス可キ謂ハナシ然レトモ對手人ハ自分等ノ意思ヲ明ニ表示セサルコト少ナカラサルノミナラス如何ナル事ヲ意味シタルヤ明ニ知ル可カラサル程不充分ニ意思ヲ表示スルコトアリ此ノ如キ場合ニ於テハ法律ハ解釋上ノ或ル規則ヲ應用シ以テ對手人ノ爭ヲ決スルモノトス例ヘハ對手人ノ賣買セントシタルモノハ若シ特定物ニ非サリセハ此等對手人ハ單ニ未行契約ヲナサントシタルコト明カナリ今甲ニシテ乙ヨリ後日引渡サル可キ筈トシテ羊十頭若クハ羊五十頭ノ中五頭ヲ買求ムル場合ニハ果シテ買主ナル甲ニ於テ此五頭ヲ撰ヒ買フ可キモノナルヤ若クハ賣主ナル乙之ヲ撰ヒ賣リ渡ス可キモノナルカ二中其一ヲ約定シタル場合ニハ其群羊ノ中何々ノ五頭タルヤヲ確撰ナス迄ハ唯タ賣買ノ契約ノミニシテ所有主ヲ變セサルヤ明カナリ則チ其五頭ノ羊ニシテ乙ノ所有物タルコトヲ止メ甲ノ所有物トナル迄ニハ或事柄ヲナサ、ル可カラサルモノナリ然レトモ若シ其ノ賣買セント約シタル物品ニシテ特定物ナリトセハ則チ十頭ノ羊中殘ラス其十頭ヲ賣買セント約スルカ如キハ最早羊ニ對シ爲ス可キ何ノ事柄モ存セサルナリ而シテ其賣買取引ハ單ニ引渡サル可キモノナル

カ若クハ買主其引渡前ニ羊毛ヲ斬取ル可キ權利ヲ有シタルヤ若クハ此等ノ羊ヲ渡ス前ニ何日間カ之ヲ養フ可キ義務ヲ有シタルヤ又一頭ニ付キ代價若干ヲ以テ賣ラル可キモノナルカ其他種々雜多ナル情實ヨリ對手人ノ實際ノ意思タルヤ賣買ハ羊毛ヲ斬リ取リタル若クハ何日間カ養ハレタル若クハ代價ヲ定メタル後ニ其所有權ヲ移轉セント欲シタルヤ又ハ直ニ其所有權ヲ移轉セシメント欲シタルモノナルヤ如何ニアルモノナリ

此ノ如ク所有權ノ移轉シタルヤ否ヤヲ類別スルハ單ニ對手人カ意思ヲ表示セサルノミニヨリ困難ヲ覺ユルノミナラス又通常ノ對手人ハ確乎タル意思ヲ有セサルカ爲メニ之ヲ判定スルコト甚タ困難ナリトス若シ明白ナル意思ノ表示アラサルトキニ於テ特定物ヲ賣買セント欲スルモノナレハ法律ハ其契約ハ實際ノ賣買ナリト判決スルモノナリ然レトモ若シ賣買セント欲シタル物品ニシテ特定物ニ非サルカ若クハ特定ノ物品ニモセヨ其代價ヲ確定スル爲メ若クハ引渡シ得可キ情態ニ調理スルカ爲メニ或ル事柄ヲ賣主ニ於テナサ、ル可カラサルトキハ其契約ヲ未行契約ナリトス則チ最前ノ場合ニ於テハ所有權ノ移轉ヲ支ヘントシタル

意思アリタリト云フコトヲ得ス是其賣買物及ヒ其代價等ニ付キ相互ニ承諾アリタルモノニシテ最早何事ヲモ爲スニ及ハサレハナリ最後ノ場合ニ於テハ則チ或事柄ヲ爲サ、ル可カラサル場合ナレハ對手人ハ所有權ノ移轉ヲシテ其事柄ノ執行ヲ以テ未必ノ條件トナシ之ヲ執行スルト否トニ屬セシメント企テタルモノト推測スルモノナリ勿論此等ノ推測ハ反對ノ意思アリタリト云フコトヲ証明セハ打破スルコトヲ得可シ而シテ或ル條件ヲ付シテ契約ヲ結ヒ其條件ノ完結スルト否トニヨリ所有權ヲ移轉センコトヲ約束スルニ付テハ全ク對手人ノ隨意ニシテ法律上何等ノ妨害トモナラサルナリ必竟スルニ所有權ノ移轉スルヤ否ヤヲ判定スルハ意思ノ如何ニ依ルモノニシテ若シ對手人ノ意思ニシテ所有權ヲ移轉セント欲スルモノナルトキハ賣買トナリ又對手人ノ意思ニシテ所有權ヲ移轉セシムルニアラサルトキハ未行契約トナルモノナリ然レトモ此等ノ意思ハ人ノ心裡ニ屬スルモノナレハ意思ノ如何ヲ定ムルハ容易ナラサルモノナリ故ニ法律ハ或解釋上ノ規則ナルモノヲ設ケ推測上ヨリ意思ノ如何ヲ判定シ從テ未行契約ト既行契約トノ區別ヲ定ムルモノナリ

確定物ノ
賣買

以下本章ヲ左ノ四節ニ區別シ以テ詳細ニ論究ス可シ

第一節 確定物ノ賣買

第二節 不確定物ノ賣買

第三節 未行契約ニ對シ確定物ノ適用

第四節 賣讓權ノ貯止

第一節 確定物ノ賣買

第一則 附帶ノ條件ナキ確定物ノ賣買

確定物ノ賣買ニ關スル規則ニ付テハ古今少シク相異ナル所アリ古昔ノ規則ニヨ
レハ確定物ノ賣買ハ常ニ現金ヲ以テ支拂ハル、モノナリトノ推測設ケラレタル
モノニシテ則チノイス氏ノ原則集中ニ所謂ル契約ニ於テハ代價仕拂ニ對シ明
ニ或日限ヲ定メタル外ハ現ニ代價ヲ仕拂ハサル可カラストアルガ如キ之ナリ
則チ古昔ニ於テハ信用上賣買ヲナスニ非サレハ代價ノ仕拂ハ買主ニ物品ノ所有
權ヲ移轉セシムル未必ノ條件タリシモノナリ故ニ直ニ所有權ヲ移轉セント欲セ
ハ對手人ハ明ニ代價仕拂ヒ前ニ買主品物ヲ占有ス可シト約束シ置クコト必要ナ

附帶ノ條
件ナキ確
定物ノ賣
買

リシナリ然レトモ現今ノ規則トスル處ニ因レハ物品ノ引渡若クハ代價ノ仕拂ヲ竣
タス所有權移轉スルモノニシテ恰モ古昔ノ規則ニ相反對スルモノナリ則チ前ニモ
述ヘタル如ク物品及代價ニ付テ賣主買主ノ意思相投合スレハ所有權直チニ移轉
スルモノナリギルモ一ア對サツプル訴訟ニ於テハ暴風ニヨリ破滅セラレタル材木
筏ノ所有權買主ニ移轉シタルヤ否ヤノ爭訟ニシテ契約文言ハ原告ニ當時某場所ニ
存スル白赤松樹ノ材木ノ筏チ一尺ニ付キ二十錢ノ取極メヲ以テ殆ント一万五千
尺ナル材木ヲ某場所マテ引渡ス可キ取極メヲ以テ賣却セリ云々而シテ其約定ニヨ
リ取極メラレタル某場所ニ於テ買主ノ奴僕ニ該材木ヲ引渡シタルニ其夜暴風ノ
爲メ盡ク破滅セラレタリ此場合ニ於テ判官ノ曰ク所有權ハ買主ニ移轉シタルモノ
ナリ何トナレハ其引渡前立合官吏ニヨリ其材木筏ノ尺度ヲ計レリ故ニ賣主ニ於テ
再ヒ尺度ヲ計ルノ必要ナキモノナリ則チ買主ハ自分ニ自由ニ之ヲ寸尺取ルコト勝
手ニ爲シ得ヘキモノナリ然レトモ賣主ハ材木ニ對シテハ所謂ル要求法ヲ失ヒ且ツ
代價ニ對スル物品差押權ヲ有セス況ンヤ其材木ニ對シテハ賣主若クハ買主ニ於
テ共ニ何等ノ事柄ヲモ爲ス可キコトナケレハナリ猶ホ之ヲ分疏セハ特別ニ定メ

ラレタル物品ヲ賣買セントノ契約ニ於テハ對手人ノ意思ハ然ラサルトノ反證アルニ非サレハ所有權ハ直ニ買主ニ移轉シ代價請求ノ權利ハ賣主ニ存スルモノナリ然レトモ若シ賣主ニシテ其賣買物ニ對シ何等ノ事柄ヲナサ、ル可カラサルトキハ賣主之ヲ爲スカ若クハ之ヲ爲ス可キ權利ヲ放棄スル迄ハ所有權移轉セサルモノナリ則チ本訴ニ於テ賣主ハ何等ノ事柄ヲモ爲ス可キコト存在セサルモノナレハ其後ノ所有權ハ買主ニ移轉シ從テ其損失ヲモ買主負擔セサル可カラサルモノナリト然レトモ此等ノ規則ハ物品ヲ確定シ且之ヲ適用シ若クハ引渡ス可キ方法ニ關シ賣主ニ於テ物品ニ對シナサ、ル可カラサル何等ノ事柄モ存在セサル場合ヲ確定シタルモノナリ則チ物品ニシテ契約通りノ物品ナリト見認メラレ對手人ニシテ代價支拂ニ付キ何等ノ言モ云ハサル場合ニハ代價約定セラル、ヤ否ヤ所有權直ニ移轉スルモノナリ則チ此場合ニ於テハ法律上對手人ノ意思タルヤ買主ハ代價支拂ヲ俟タス直ニ所有權ヲ買主ニ移轉セント欲シタルモノナリト推測スルモノナリ然レトモ若シ對手間ノ契約ニシテ物品引渡ノ上現金ノ仕拂ヲ要求シタル場合ニハ法律上ノ推測一變スルモノナリ則チ此ノ如キ場合ニ適用スヘキ規

則ハ代價ノ仕拂ハ所有權移轉ニ對スル未必ノ條件ナリトスルニ在リ則チ法律ハ一般ニ代價仕拂ヒナクシテハ賣主所有權ノ移轉ヲ承諾セサルコトヲ希望シタルモノト推測スルナリ故ニ此場合ニ於テハ其條件ニシテ執行セラレサル間ハ只賣買セントノ契約存スルノミナリ則チ其條件ノ執行セラル、トキヲ俟テ始メテ買主ニ所有權ヲ移轉スルモノナリ然レトモ其條件滿サ、ル迄ハ賣買ナルモノ生スルコトナシ故ニ此ノ如キ場合ヲ指シテ條件附帶ノ賣買ト稱スルハ其當ヲ得タルモノニアラス何トナレハ是只契約ニシテ其實賣買ニ非サレハナリ又店賣リノ場合ニ於テハ法律上ノ推測ハ對手人ハ代價仕拂ノ後ヲ始メテ所有權ヲ移轉セント欲スルモノナリトスルナリ若シ又此ノ如キ賣買契約則チ條件附帶ノ賣買ニ於テ代價ノ仕拂ヲ俟タス物品ヲ引渡シタルトキハ法律上ノ推測ハ再ヒ相變シ對手人ニ於テ反證ヲ明示スルニ非サレハ契約ハ賣買ト變スル者ナリ則チ代價仕拂ハ本來未必ノ條件ニナシタル者ニ非サルカ若クハ未必ノ條件トナシタルモ物品引渡ニヨリ其條件ヲ放棄シタルモノト推測スルモノナリ然レトモ此等ノ推測タル反對ノ證據ニヨリ打破セラル、モノトス則チ若シ其物品ノ引渡ヲナストモ代價ノ

仕拂ヒ未タ済マサル迄ハ賣主ノ所有物トシテ物品依然ト存スル旨ノ條件ヲ以テ
 ナシタルコトヲ明コ證明シタル場合ハ未タ賣買アラサルモノトス故ニ若シ此ノ如
 キ場合ニ買主カ三者ニ其物品ヲ再賣シタルトキハ設ヒ三者ハ善意ヲ以テ之ヲ買
 取リタルニモセヨ本來ノ賣主ニ對シ所有權ヲ爭ヒ得サルモノトス何トナレハ本
 來ノ賣主ハ真正ノ所有者ニシテ第二ノ賣主ナル買主ハ本來ノ賣主ニ對スル委託
 人トシテ物品ヲ所持スルノミナレハ其委託人ヨリ買取リタル買主ハ委託人自身
 ヨリ優等ノ權利ヲ得サルモノナレハナリ以上述ヘ來レル所ハ賣買ノ物品ニ對シ
 賣主又ハ買主ニ於テ何等ノ事柄ヲモ爲サスシテ引渡シ得ヘキ場合ヲ假定シタル
 モノニシテ若シ引渡前ニ於テ賣買物品ニ對シ或ル事柄ヲ爲サ、ル可カラサル場
 合ニハ對手人ハ其爲サ、ル可カラサル事柄ニシテ所有權移轉ノ未必條件トナサ
 ノコトヲ希望シタルヤ否ヤヲ判定スルハ容易ナラサルコト少ナカラス是レ即チ
 第二則ニ於テ論究ス可キ所ナリ

第二則 條件附帶ノ確定物賣買

第一則ニ於テハ賣買物ニ對シ賣主若クハ買主ニ於テ何等ノ事柄ヲモ爲サスシテ

條件附帶
 ノ確定物
 賣買

引渡シ得ル場合ヲ假定シテ講述シタルモノナリ然レトモ若シ其引渡前ニ於テ或
 ル事柄ヲ賣買物ニ對シ爲サ、ル可カラサル場合ニハ對手人ニ於テ其爲ス可キ事
 柄ヲ以テ所有權移轉ノ未必條件トナサント欲シタルヤ否ヤヲ判定スルハ容易ナ
 ラサルモノトス蓋シ此ノ如キ事柄ノ解釋ニ付キテハ如何ナルモノヲ以テ正當ナ
 ル規則トス可キヤ否ヤニ關シテハ學說各均シカラスト雖モ英國判決例ヨリ推究
 セハ左ノ二規則ヲ生ス可シ

第一 契約上賣主カ買主ヲシテ賣買物ヲ承諾セシメシカ爲メニ引渡サレ得可キ
 状態ニ賣買物ヲ整理センカ爲メニ或ル事柄ヲ爲ス可キ場合ニハ是等事柄ノ執行
 ヲ以テ反對ノ意思ヲ表示スル處ノ反證アラサル以上ハ所有權移轉ノ未必條件ト
 見做スモノナリ

第二 賣買物ノ代價タルヤ分量若クハ品質ニヨリ定メラル、場合ニ於テ其品物
 ノ目方ヲ量リ寸尺ヲ取り若クハ品質ヲ試験スルカ如キ代價ヲ定ムル爲メ或事柄
 ヲ爲サ、ル可カラサルトキハ是等事柄ノ執行ハ設令ヒ一個一個ノ品物ハ確定サ
 レ且ツ買主ハ承諾セサル可カラサル即チ引渡シ得ヘキ有様ニナリ居ラルトモ所

有權移轉ノ未必條件ト見做サル、モノナリ

以上第一ノ規則ニ於テ品物ニ對シ爲ス可キ賣主ノ行爲ハ品物ノ物體若クハ品質或ハ其品物ノ外形ニ關シ變更ヲ生セシムルカ如キ事柄ヲラサル可カラズ例ヘハ既ニ成就シタル品物ニ或ルモノヲ附着セシムルカ如キ若クハ未タ成就シ終ラサル品物ヲ成就セシムル如キ又ハ品物ヲ荷造リスルカ如キ賣主ノ行爲ナリトセハ此等ノ事柄ヲ爲シ終ルマテハ所有權移轉セサルモノト法律ハ推測スルモノナリ」

ブラッソポルン氏モ右第一ノ規則ハ正當ナルモノト論シテ云ヘル言ニ凡ソ賣買物ノ所有權ヲ買主ニ移轉セシムルト同時ニ其損失負擔ノ危險ヲ買主ニ移轉セシムルハ之賣主ノ利益ナリ故ニ若シ契約ニ因リ賣主ニ於テ前項掲ケタルカ如キ事柄ヲナサ、ル可カラサル場合ニハ此等ノ事柄ヲ執行セサル以上ハ賣主ハ該利益ヲ有スルモノト主張シ得サル可シト然レトモ氏ハ第二ノ規則ハ正當ナラサルモノト思惟スルカ如シ然レトモ若シ賣主ニシテ第二ノ規則ニ掲ケタルカ如キ事柄ヲ爲ス可キコトヲ契約ニヨリ明定シタル場合ニハ第一ノ規則ヲ應用シ得可シト故ニ第一第二ノ規則ヲ總括シ賣買契約ヲ執行スルカ爲メ買主ヲシテ其賣買物ヲ

占有セシム可キ權利ヲ有シ若クハ賣買物ヲ領取サセシム可キ義務ヲ負ハシムル以前ニ於テ賣主ノ品物ニ對シ爲サ、ル可カラサル事柄ノ存在スル場合ニハ其所有權ハ未タ賣主ニ留マリ居ルモノト法律ハ推測スヘシトノ規則ヲ以テセハ簡單ニシテ其意ヲ盡ス可シ則チ此規則ハ賣買物及ヒ代價ニ付キテ賣主買主共諾シタル場合ニハ所有權直ニ移轉ス可シトノ一般ノ規則ノ取除トナルモノナリ則チ此一般ノ規則ハ反對ノ證據ニヨリテ打破セラル、所ノ推測ニシテ尙ホ代價ノ先拂ハ所有權ノ移轉シタルモノトノ推測ヲ生セシムルカ如キ然ルナリ前項掲ケタル規則ノ反對ハ亦タ眞ナリ則チ賣主ニ於テ爲サ、ル可カラサル事柄ハ總テ爲シ終リタルトキハ所有權移轉シタルモノト推測サル、モノナリ然レトモ賣主ニ於テ爲ス可キ其事柄ハ賣買ヲ變更セス若クハ契約上代價ノ總高ヲ知ラシカ爲メニ品物ノ目方ヲ量リ寸尺ヲ取ル等ノ場合ニハ法律上如何ナル推測ヲ以テ正當トナスヘキヤ否ヤニ付テハ學說各々均シカラス則チ此場合ハ前ニ掲ケタル第二ノ規則ノ包含スル處ノモノナリ例ヘハ一尺若クハ一升ニ付キ若干錢ノ取り極メテ以テ品物ヲ賣買セル場合ニ於テハ其賣買ノ當時ニ於テ其賣買セントスル尺數及ヒ量

數ハ確定セラレサルモノニシテ唯タ一升若クハ一尺ニ付キ若干代價ノ取極ヲナシ以テ或ル丈數若クハ定量物ヲ賣買スルモノニ過キサレハ或ル人ハ法律上ノ推測ハ之レ只賣買契約ニシテ所有權移轉セサルモノナリト主張シ其理由ニ代價ナルモノハ目方ヲ量リ寸尺ヲ取ルマテハ確定セラレサルモノナレハ是等ノ行爲ハ所有權移轉ノ未必條件ナレハナリト然レトモ復タ他ノ學者ハ此ノ如キ場合ト雖モ一般ノ規則ノ取除ケトナラサルモノナリト主張スルモノアリ其理由ニ曰ク賣買ノ物体ハ確定セラレ且ツ代價モ確定シ得キモノナレハナリ則チ若シ甲者ニシテ一石ニ付キ若干圓ヲ以テ倉庫中ニ貯蓄セル米ノ數ヲ乙者ニ賣買セント契約シタル場合ニ於テ品物ハ既ニ倉庫中ノ總テノ米ト確定セラレ且ツ代價ノ總高ハ之ヲ計算サヘスレハ容易ニ確知シ得ルノミナラス對手人ニ於テモ譬ヒ米ノ精細ナル石數ハ儘ニ知り得サルト雖モ大凡ソ其幾何ナルヤハ思考シ得ルモノナレハ對手人ハ幾何前後ノ米ヲ賣買セント契約シ實際其米ノ升目ヲ計算シタル上ニテ米ノ分量カ初メ豫想シタルヨリモ差シ増若クハ差シ減リチ生シタルトテ其契約ヲ破ルノ念慮ハナカリシモノト推測スルハ正當ノ事ナリ故ニ此ノ場合ニ於テ所有

權ヲ買主ニ移轉セシムルハ敢テ不當ニアラサルノミナラス正當トナスヘシト蓋升目ヲ量リ寸尺ヲ取リ若クハ此等ニ類似スルノ事柄ヲナスコトノ必要ナリトノ理由ハ特別ナル品物ヲ確認センカ爲メナリ而シテ此等ノ行爲ハ一般ニ對手人雙方ノ承諾ヲ要スルモノナレハ賣主若クハ買主ノ何レカ一方ニ於テ爲サントモ敢テ其差異ナキモノト信セラル、モノナリ然レトモ佛法若クハ羅馬法ニ於テハ尙ホ此等ノ事柄ヲ以テ所有權移轉ノ未必條件トナサル、モノナリ何トナレハ該兩法ニ於テハ代價ヲ確定セサル以上ハ賣買生セサルノ原則アレハナリ之ヲ要スルニ前段述ヘ來レル升目ヲ量リ若クハ寸尺ヲ取リ若クハ其他賣買物体若クハ外形等ニ變更チ生セサルノ行爲ニシテ且ツ契約ヲ以テ賣主爲ス可キコトヲ明定セサル場合ニハ是等ノ行爲ハ所有權移轉ノ未必ノ條件ナリトスルモノト又未必ノ條件ナリトナサ、ルモノトノ兩說アルナリ即チ英國法ニ於テハ是等ノ行爲ヲ以テ未必ノ條件トナシ米國法ニ於テハ之ヲ以テ未必ノ條件トナサ、ルモノ、如シサレハ此ノ點ニ付テハ英米兩國共ニ其判決例ヲ異ニスルモノトス故ニ何レカ果シテ眞理ナルヤ否ヤハ容易ニ判定シ得サレトモ予チ以テ之ヲ觀レハ先ツ

英法ヲ以テ適當ナリト思考スルナリ然レトモ敢テ據ル所アリテ明言スルコアラ
 ス唯便宜上然ルヘシト云フノミ(ハンソン對メーエル訴件英國判決例)ニ於テ被告
 ハ一磅ニ付キ六圓ノ取り極メヲ以テ海苔ノ一塊ヲ原告ニ賣買セシコトヲ約セリ
 而シテ其之ヲ保管シ居ル倉庫人ニ對シ目方ヲ量リ然ル上ニテ買主ニ引渡シタリ
 然ルニ身代限ノ處分ヲ受タルヲ以テ被告ハ其殘部ノ引渡ヲ買主ニナスマシキ旨
 ナ倉庫人ニ命シ之ヲ買主ニ引渡スコトヲ拒絕セリ因テ身代限人ナル買主ノ管財
 人ハ殘部引渡請求ノ訴訟ヲ提起セリ判事エレンホロ氏ノ言コ曰ク賣主ニ於テ目
 方ヲ量ルノ行爲ハ所有權移轉ノ未必條件トナルモノナリ何トナレハ代價ハ目
 方ヲ量リタル上ナラテハ確定セラレサルモノナレハナリト又ローガン對メシユ
 リエル訴件同上)ニ於テハ某川ノ或瀬中ニ存在スル材木ヲ千八百三十四年ノ十二
 月ノ三日ニ賣買セシコトヲ約シタリ則チ其材木ハ總數ニ於テ大凡ソ五万尺位ニ
 ナル可キ千三百九十一本ヨリ成立スルモノニシテ翌年六月十五日以前ニ某港ニ
 届ケタル上引渡シ買主ニ於テハ一尺ニ付キ二十錢ノ取極メヲ以テ右賣買日附ヨ
 リ九十日間ニ右五万尺丈ノ代價ヲ約束手形ニテ仕拂フ可シト約定セリ而シテ後

日ニ至リ若シ其材木ニシテ五万尺ヨリ多カリシトキハ買主ハ引渡ノ上其增高ノ
 代價ヲ拂ヒ若シ五万尺ヨリ減シタルトキハ其差減ノ代價ヲ賣主ヨリ買主ニ戻サ
 ノコトヲ取り極メ置キ買主ハ契約通り引渡前ニ五万尺ノ代價ヲ仕拂フタリ然ル
 ニ其契約引渡約定ノ日ニ至ルモ其材木ハ某港ニ到着セズシテ途次其材木ヲ結
 ヒタル筏ハ破滅セラレ材木ノ多分ハ未タ尺度ヲ取り極ハメヌ又之ヲ引渡ス以前
 ニ於テ消失シタリ以上ノ事實ニ於テ所有權ハ實際ニ尺度ヲ取ルマテハ移轉セサ
 ルモノニシテ買主ハ未タ領取セサル材木ニ對シ已ニ仕拂フタル代價及其破約ニ
 對シテノ損害金ヲ賣主ヨリ回復スルコトヲ得ルモノナリト判決セラレタリ其他
 サীগアン對クワータール訴訟サイモンズ對スエフト訴訟ラツグ對ミチツト訴訟ク
 ーバー對ビル等ノ英國判決例ニヨレハ悉ク第二規則中ニ掲ケタル如キ賣主ノ行
 爲ヲ以テ所有權移轉ノ未必條件ナリト判決セリ又グロフール對ベンチット訴件英
 國判決例ニ於テハ或特定セラレタル爐中ノブリッキヲ千ニ付キ若干ノ代價ヲ以テ
 賣買シ總爐ノ占有權ヲ買主ニ引渡シ以テ買主ヲシテ賣買約定シタル分量ヲ領取
 セシメタリ此場合ニ於テ賣買シタル數丈ノブリッキノ所有權ハ買主ニ移轉シタル

モノト判決セラレタリ判事ストロング氏之ヲ論シテ曰ク若シ賣買物ニシテ他ノ品物ト混淆セラレ數度量等ノ取極メヲ以テ賣買セラレタル場合ニハ其賣買サレタル品物ニシテ分別セラレ若クハ確定セラル、マテハ其所有權ハ賣主ニ存在スルモノナリトス是動カス可カラサルノ原則ナリ何トナレハ賣買ノ品物ニシテ明ニ指定セラレサレハ果シテ契約通リノ品物ナリヤ否ヤヲ確定スルマテハ賣買決シテ生セサルモノナレハナリ本訴ノ場合ニ於ケル「ブリッキ」ニシテ堆塊ヨリ分別セラレタルマテハ如何ナル「ブリッキ」ト雖モ被告ニ屬シタルモノトハ確定セラレサルモノナリ若シ此ノ如キ不成就ノ状態ニ於ケル「ブリッキ」ニシテ燒キツ、アル際ニ消失スルカ若クハ盜取サレタル場合ニ於テハ此等ヲ以テ被告ノ財産ト見做シ其損失ヲシテ被告ニ負擔セシムルコト能ハサルナリ然レトモ若シ賣買サレタル品物ニシテ明ニ確定セラレタル場合ニハ設ヘ賣主買主ノ間ニ取極メタル割合ヲ以テ總數ノ代價如何ヲ確定スルカ爲メニ其品物ヲ數ヘ若クハ目方量リ若クハ寸尺ヲ取ルコト欠ク可カラサル必要ノ事柄ナリト雖モ其所有權ハ買主ニ移轉ス可シ例ヘハ羊ノ一群ヲ一頭若干錢ヲ以テ賣買シタル場合ニハ全數總代價ヲ確定スル

爲メニハ賣買後其羊ヲ數フ可シト約定セハ其賣買ハ有効ニシテ且ツ完全ナルモノナリ然レトモ若シ一群ノ中或ル數頭ヲ限リ賣買スルノ場合ニ於テハ或數頭ヲ其群羊中ヨリ分別シテ賣買セントスルノ羊ハ是ナリト確定スルマテハ其所有權ハ買主ニ移轉セサルモノナリ總テ此等ノ場合ニ於ケル區別ハ其爲サ、ルヘカラサル事柄ニハ屬セサルモノニシテ其爲ス可キ事柄ニヨリ成功セントスル處ノ目的如何ニ關スルモノナリ若シ其事柄ニシテ賣買物ヲ特定スル爲メニ爲ス可キモノナレハ其所有權ハ移轉セサルモノナリ若シ其所爲ニシテ單ニ何々ニ付キ何々ノ割合ヲ以テ總價額ヲ確定スルニ過キサルモノナルトキハ所有權ハ移轉スルモノナリトス云々ト又グロート對ガイルノ訴訟ニ於テモ亦前例ト同一ナル區別アルコトヲ論セリ今其實事ヲ述フレハ曰ク被告ハ二頭ノ山羊及一頭ノ疲足ナル牝山羊ヲ除キ一頭四圓ツ、ニテ羊ノ二群ヲ原告ニ賣ランコトヲ約定シ原告ハ其羊ヲ檢査シ又取除ケラレタル山羊ハ之々ナリト確認シタルノミナラス原告ハ又タ代價ノ内拂トシテ二十五圓ヲ仕拂フタリ且ツ或期限ヲ定メテ羊ヲ引取り同時ニ代價ノ殘額ヲ仕拂フヘシト極メ其期限ノ到着スルマテハ賣主ニ於テ羊ヲ飼養スルモノ

ト取定メ置キタリ而シテ原告ハ右約束ニ從ヒ該期限間ニ購買代價ノ殘額ヲ仕拂ヒ以テ羊ヲ引取りタリ然ルニ其引取り前ニ於テ賣主ナル被告ハ羊毛ヲ刈取り之ヲ使用セリ是ニ於テ原告ハ右刈取りタル羊毛相當ノ代價ヲ被告ニ求メタリシニ法廷ハ被告ハ之ヲ仕拂フ可キモノト判決セリ其判事ノ云ヘル言ニ賣主買主共ニ如何ナル特別ノ羊ヲ賣買セントシタルヤハ能ク理解スル所ニシテ其賣買セントスル羊ハ充分ニ確認サレタルコトハ疑フ可カラサレハナリ此ノ如キ事情ノ場合ニハ賣買ノ約定々款ハ取極メラレ且ツ其代價二十五圓ハ購買代價ノ一部トシテ原告ヨリ被告ニ仕拂フタルヲ以テ原告ノ責任ハ只殘額ヲ被告ニ仕拂フニ止マルモノニシテ其殘額タルヤ羊ノ頭數及其羊ノ一頭ニ付キ仕拂フ可キ定價ノ二者ヨリ算術上割出シ確定セラル、モノナレハ羊ヲ原告ニ引渡スコト若クハ其他羊ニ關シ被告ノ爲ス可キ所爲ハ必要ナラサルモノナリ故ニ原告ハ被告ヨリ羊ヲ引渡ス事ヲ竣タス賣買契約ヲ結ヒタル當時ヨリ所有主ト變シタルモノナリ云々ト米國ニ於テ判決サレタル訴訟ハ總テ目方ヲ量リ寸尺ヲ取ル等ノ行爲ハ所有權移轉ノ未必條件トナサ、ルモノナリ

若シ買主ニ於テ賣買物ノ請取方即チ引渡ニ關シ萬一發生スヘキ損失負擔ノ危險ヲ負フヘキコトヲ約シタルトキ其賣買物ニシテ引渡前ニ消滅シタル場合ハ設ヒ所有權ハ未ダ移轉セサルモ尙ホ買主ハ其代價ヲ仕拂ハサル可カラサルナリ然レトモ此ノ如キ場合ニハ買主ニ於テ物品ノ所有權移轉セサルニモ拘ハラズ損失負擔ノ危險ニ任ス可シトノ意思カ賣主買主間ノ記錄契約中ニ於テ明定セラルヘキカ若クハ其當時ノ情况ヨリ明ニ推定セラル可キコトヲ要スルナリ何トナレハ損失負擔ノ危險ハ所有權ノ移轉ト共ニ移轉ス可シトハ是法律ノ原則ナレハナリカッ
 スル對ブレーホールドノ訴訟ニ於テハ船舶ニ搭載スル氷ノ荷物ヲ賣買スルノ契約ニシテ賣主ハ買主ニ船積證書ヲ差送り買主此ノ證書ヲ受取りタル上ハ如何ナル性質ノ出來コトタルトヲ問ハス海上川中若クハ其他航海上ノ危險ハ總テ買主ニ於テ負擔ス可キモノトシ某港ニ荷物到着シタル上ニテ其氷ヲ買取ル可キ約定タリシノミナラス且ツ又買主ノ代價仕拂ノ方法ハ氷荷差送り中船舶ニ於テ目方ヲ量リ一噸ニ付キ五圓ノ代價ヲ仕拂フ可キ約束タリキ然ルニ其氷荷ハ航海中海上ノ危險ニヨリ紛失セリ依テ賣主ハ代價ノ仕拂ヲ買主ニ對シテ出訴セリ尤モ所

有權ハ某港ニ到着シ代價仕拂ノ期限ノ達スルマテハ買主ニ移轉セサルノ契約タルヲ以テ被告ハ代價仕拂ノ責任ナシト主張セリ然レトモ其裁判ハ原告ノ勝訴トナリタリ其理由ハ所有權カ既ニ移轉シタルモノナリトノ主旨ナレトモ眞ノ理由トナス可キモノハ若シ其氷荷ニシテ海上ノ危険ニヨリ消失シタル場合ニ於テハ其所有權ノ既ニ移轉シタルト否トニ拘ハラズ被告其損失ヲ負擔ス可シトノ特約アリシヲ以テ斯クハ其代價仕拂フ可キモノト判決サレタルモノナリ

設令買主ニ賣買物ヲ引渡シタル後ニ於テモ尙ホ其賣買物ニ關シ賣主ノ爲サハル可カラサル或事柄ノ存在スルトモ其所有權ハ買主ニ移轉スルコトアリ例ヘハ商業上ノ習慣ニヨリ賣買サレタル物品ハ其賣買後ニ於テモ猶ホ波止場ニ引キ續キ積ミ置クモノナルトキハ賣主ハ其積ミ置ク間ハ倉敷料ヲ仕拂フ可キ義務アルカ如キ是ナリ然レトモ此ノ如キ賣主ノ賣買物ニ對シテ爲ス可キ事柄ハ所有權ヲシテ引渡ノ當時ヨリ移轉スルコトヲ停止スルモノニ非サルナリ則チグレープス對ヘツブケイノ訴訟ニ於テハハーバーブルノ習慣ニヨリ賣主ハ賣買後二ヶ月間倉敷料ヲ仕拂フ可キ義務アルモノトセラレタリ而シテ其二ヶ月間ノ倉敷料ノ滯リタ

ルトキハ其品物ヲ差押ヘラル、モノナリ然ルニ此ノ危険ハ買主ニ於テ負擔セサル可カラスト判決サレタリ換言スレハ賣主ニ於テ二ヶ月間ノ倉敷料ヲ仕拂フ可キ義務アルニ關セス其品物ノ所有權ハ買主ニ移轉シタルモノナリ

賣買契約後ニ於テ其賣買物ニ關シ爲ス可キ事柄ハ賣主ニヨリ爲サル、可キモノニ非スシテ買主ニ於テ爲サ、ル可カラサル場合ニハ所有權ハ其事柄ヲ爲シ終ルマテハ移轉セサルヤ否ヤハ之ヲ判定スルコト容易ナラスターレー對ベイツノ訴訟ニ於テハ賣主買主間ノ取引ハ一噸ニ付キ五十錢ノ割合ヲ以テ枯草ノ完全ナル一山ヲ賣買セントスルノ約束ナリ而シテ買主自己ノ入費ヲ以テ其枯草ヲ苜刈取ルノミナラス猶ホ買主ニ於テ或ル機械ヲ以テ目方ヲ量ルノ取極メナリシニ其判決ニヨレハ其枯草ノ所有權ハ買主ニ移轉シタルモノトセリ尤モ其賣買物ニ關シ爲ス可キ或ル事柄ハ賣主ニ非スシテ買主ニ於テ之ヲ爲サ、ル可カラサル場合ニモ一般ノ規則ヲ適用スルヤ否ヤハ大ニ疑ハレタルモノ、如シ然レトモ其判決ノ理由ハ此ノ疑點ヲ判決サレタルモノニ非スシテ契約ノ定款ニヨリ賣主買主ノ意思ハ所有權ヲ移轉ス可シトノ意思ナリトノ點ヲ以テ判決ヲ下サレタルモノナリ

猶ホ本節ニ於テ講究ス可キ要點ハ賣買ノ目的物ニシテ未タ引渡シ得可キ状態ニ非サル不完全ナル品物若クハ未タ成就セサルモノ、所有權移轉ニ關スルモノ是ナリ例ヘハ半ハ成就シタル車、船等ノ如キモノナリ尤モ一ノ確定物ニシテ未タ確認セラレサル場合ハ取除キ賣買契約ノ當時ニ於テ未タ成就セサル特定物ノ所有權ヲ移轉スルヤ否ヤハ豫メ表示スルノ意思アルコトヲ必要ナリト判決セラレタルコトアリ何トナレハ若シ品物ニシテ引渡シ得可カラサル状態ナルトキハ所有權移轉セストハ一般ノ規則ナレハ此規則ニ反シ未タ成就セサル品物ニテモ尙ホ其所有權ヲ移轉セント欲スルニハ其意思ヲ明示セサル可カラサレハナリ之ヲ要スルニ反對ノ意思ニシテ表示セラル、ニ非サレハ未タ成就セサル品物ノ所有權ハ買主ニ移轉セサルモノトナスナリグラ一ノ對スベンスノ訴訟ニ於テハ被告ハプラントナル船大工ノ身代限管財人タルモノニシテ千八百三十二年ノ二月ニ於テプラントン氏ハ原告ニ對シ本訴ニ關セサル一ノ船舶ヲ構造セシコトヲ約セリ其條款ニヨレハ原告ニヨリ指名セラレタル代理人ノ管督ヲ受ケ或ル雛形ニ模倣シテ一船ヲ造船ス可キノ約ニシテ其代價ハ三千二百五十磅ノ取極メニシテ其

仕拂方法ハ船舶ノ粗造セラレタルトキ四百磅木組ミサレタルトキ四百磅甲板ヲ造リタルトキ四百磅橋ヲ設ケタルトキ五百磅ヲ仕拂ヒ殘額一千五百磅ハ或期限ヲ定メテ仕拂フ可キモノトセリ然ルニ又同年七月ニ於テプラントン氏ハ原告ノ爲メニ尙ホ一艘ヲ構造セシコトヲ約シタリ其約定條款ハ總代價三千四百磅ニシテ前段ノ如キ方法ヲ以テ仕拂フコトヲ約セリ此ノ如キ取リ極メヲ以テプラントン氏ハ船舶ヲ構造スルコトニ着手シ破産トナル前ニ於テ既ニ船舶ハ粗造サレ且ツ木組ミサレタルモノニシテ原告モ亦タ二度分ノ仕拂ヲナシタリ且ツ第三度目ノ仕拂前金トシテ二百磅ヲ豫メ仕拂フタリ故ニプラントン氏ノ身代限トナリタルトキハ原告ハ總計千二磅餘ヲ仕拂ヒ不完全ナル船舶ノ代價ハ千六百一磅餘ノ價格ヲ有セリ判事ノ論スル處ニ據レハ曰ク契約ニヨリ代價ノ或ル部分ハ造船工事ノ進歩ニ從ヒ仕拂ハレタルモノナレハ此等ノ代價ノ仕拂ニヨリ代價相當ノ船舶ノ所有權ハ代價ヲ仕拂フタルモノニ屬ス可キモノニシテ是船舶ノ組織ニ關スル特定物ノ賣買ナリト且又判事ノ云ヘルコトニ造船工事ノ特別ナル進歩ノ度ニヨリ取極メラレタル仕拂方法ハ其買主ニ於テ仕拂フタル金圓ニ對シ造船工事ノ或

ル部分ノ抵當ヲ與ヘンカ爲メニ契約サレタルモノニシテ恰モ第一度目ノ代價仕拂ハ當時出來上リタル丈ケノ工事ニ於ケル一般ノ所有權ヲ買主ニ移轉スルモノト解釋シテ其當ヲ失ハサルモノナリト

以上ハ賣主買主ノ意思ニシテ果シテ所有權ヲ移轉ス可キノ意思ナリヤ否ヤノ判然ナラサル場合ニ解釋ス可キ一ノ規則トシテ裁判官ノ採用シタルモノニシテ之ヲ要スルニ一般ノ規則ニ反對スルニ拘ハラス對手人ノ意思ハ所有權ヲ移轉スルモノナリト推測スルニ過キサルナリ

然レトモ米國法ニ於テハ稍々其趣ヲ異ニスルモノトス何トナレハ前段掲ケタルクラーノ對スベンスノ訴訟ノ事實ニ均シキアンドリユース對リユートノ訴訟ニ於テハ全ク工事ノ成就スルマテハ其所有權ハ詭人ニ移轉セサルモノト判決セリ其他ノ訴訟ニ於テモ同一ノ判決ヲ與ヘタル例甚ナカラサレハナリ

猶ホ最終ニ臨ミ一言スヘキコトアリ即チ賣買物ノ所有權ニシテ禁反言ニヨリ移轉スルコトアリ例ヘハ受托者ヨシテ賣主ノ命令ニヨリ買主ノ爲メニ特定物ヲ保管センコトヲ承諾シタルトキハ其後ニ至リ買主ノ所有權ヲ非難スルハ法律ノ禁

スルカ如キ是ナリ

第八回

第二節 不確定物ノ賣買

不確定物ノ賣買

凡ソ賣買物ハ特定セラル、カ若クハ契約通りノ品物トシテ適用セラル、ニ非サレハ所有權移轉セサルモノナリトハ一般ノ原則ナリ例ヘハ其賣買物ニシテ製造セラルヘキ品物ナルカ若クハ未タ特定セラレサル量定物ナルトキハ其製造物ニシテ成就セラレサルカ若クハ其量定物ニシテ他ヨリ分別シテ未タ確認セラレサル間ハ單ニ賣買契約ノミ成立シ未タ所有權ハ移轉セサルモノナリ即チ對手人ニシテ特定ノ賣買物ニ付キ共諾セサル間ハ其契約ハ特別ナル注文品ニ相應ナル品物ヲ供給セントノ契約ニ過キサルナリ故ニ若シ賣主ニシテ其注文品ニ相應スル所ノ品物ノ一部ヲ供給シテ以テ其契約ヲ滿タシ買主ニ於テハ注文品ニ相應ナル品物ナリト認メタル以上ハ之ヲ拒絕ナシ得サル者トス然レトモ其賣買品ニシテ確定セラル、ニ非サレハ品物ノ或特別ナル一部ノ所有權ヲ移轉セシムルノ意思アルモノニアラス要スルニ賣買物ニシテ特定物ナラサルトキハ其品物ヲ特撰

シ若クハ契約通りノ品物ナリトシテ適用スルニ非サレハ所有權ハ移轉セサルコト、知ルヘシ

然レトモ米國法ニ依ルトキハ特定物ニ非サル賣買ト雖モ尙ホ所有權ノ移轉スルモノトナス場合少ナカラス則チ其賣買セントスル物品ノ分別セラル、前ニ尙ホ所有權ノ移轉シタルモノトスルコトアリ是賣買セントスル品物ハ或多量ノ確定サレタル容積ノ一部分ニシテ其部分ハ品質ニヨリ區別セラレサルモノニシテ且ツ賣主ノ營業ハ賣主自身并ニ他人ノ同品質ノモノヲ領收シテ保管スルノ營業ナルトキニ在リトス例ヘハ余ニシテ賣主ノ所有セル多量ノ容積ノ米中ヨリ百石ノ米ヲ購賣スル場合ニ於テハ其購買セントスル米ノ百石ハ升目ヲ以テ量リ且ツ賣主ノ所有スル容積ヨリ分別スルマテハ他米ト區別シ得サルモノナリ然レトモ若シ賣主ノ營業タルヤ米ヲ保管スル受託營業ノ場合ト假定セハ其百石ハ米ノ總容積ヨリ分別セラレサルモ所有權ハ移轉スルモノトス蓋其理由ハ共同所有者ノ原則ニ因テ説明スルコトヲ得ヘシ何トナレハ前ニ掲ケタル米ノ賣買ノ引例ニ於テ云ヘハ賣主若クハ其代理人ハ營業ノ性質上ヨリシテ處々方々ノ得意先キヨリ領

收シタル同性質ノ米ヲ混合シ一ノ容積トシテ保管ス可キ暗黙ノ權力ヲ有シ而シテ其品物ヲ彼此相混合シタル事實ヨリシテ委託法ノ原則ニ從ヒ種々ノ所有者間ニ共同所有者ノ關係ヲ生スレハナリ例ヘハ茲ニ甲ナル倉庫會社ノ所有主アリテ何人ニテモ之ニ米ヲ預ケント欲スル人アルトキハ其依頼ニ應ジテ保管スルモノト假定シ乙ナル者其情實ヲ承知シタル上ニテ米ノ百石ヲ托シ尙ホ甲ハ乙ヨリ預リタル米ヲ貯ヘ置ク處ノ同米箱ニ甲自身ノ米百石ヲ入レ置キタル場合ニハ甲乙ハ米二百石ノ共同所有者トナリ設ヘ混合シタルノ事柄ヨリシテ何々ノ百石ハ乙ノモノナルヤ否ヤハ明カナラサレトモ各自二百石ノ半部ニ對シテハ所有權ヲ有スルモノナリ且ツ又其米ハ混合セラレ分別ズ可カラサルカ故ニ若シ甲カ其自身ノ配前ヨリ多クノ米ヲ取リタル場合ニハ乙ハ甲ニ對シテ品物取戻ノ訴訟ヲ提起シ得ヘシ尙ホ又之ト同シク米二百石ヲ有スル所ノ甲カ其百石ヲ乙ニ賣却シテ其分量丈ケ即チ百石ノ預リ證ヲ附與シタル場合ニ於テ其預リ證ヲ提出シタルトキハ甲ハ其米相應ノ市價ヲ仕拂フカ若クハ其預リ證ニ記載シタル同品質ノ米百石ヲ引渡ス可キモノナリ則チ此ノ如キ場合ニ於テ甲ノ營業タル何人ニ對シテモ依

頼ニ應シ米ヲ保管ス可キモノナルトキハ法律ハ所有權ヲ移轉セシムル爲メ殊更
 ニ百石ヲ二百石ヨリ分別シ然ル後チ又其分別シタル百石ツ、チ混同シテ保管セ
 シムルカ如キ手數ヲ煩ハシメサルナリ則チ甲乙ハ實際米ヲ分別シ以テ引渡スコ
 トチナサスシテ共同所有者トナルモノナリ此規則タルヤ若シ乙コシテ甲ヨリ與
 ヘタル預リ證ニ裏書シ之ヲ丙ニ賣却シ甲ハ丙ノ爲メニ保管ス可シト承諾シタル
 場合ニモ尙ホ適用セラル、モノトス何トナレハ所有主ノ變更ハ法律ノ規則ヲ變
 更セサレハナリ則チ其結果ニ於テハ恰モ乙ハ丙ニ賣渡シタル分量チ甲ヨリ領收
 シ之ヲ丙ニ引渡シ丙ハ之ヲ領收シタル後再ヒ甲ニ委託シタルト同然タレハナリ
 尙ホ又此法律ノ規則ハ甲ニシテ全量ヲ消費シ其同品質ノ米二百石ヲ入レ換ヘタ
 ル場合ニモ又適用セラル、モノトス何トナレハ此場合ニ於テハ甲コシテ同品質
 ノ米二百石ヲ償トシテ他ヨリ持チ來リタルモノニシテ甲乙若クハ甲丙ハ其分量
 ノ共同所有主トナルモノナレハナリ
 尙ホ本節ヲ終ルニ際シ手付ハ賣買物ノ所有權ヲ移轉スルニ如何ナル効果チ有ス
 ルヤヲ講述ス可シ

古昔ハ人民相互間ノ取引タルヤ單一ニシテ複雑ナルモノニ非ス且ツ多クハ特定
 物ノ賣買チナシタルモノナレハ手付ヲ附與シタルトキハ所有權移轉ス可シトナ
 シ前第三章第一節ニ於テ述ヘタルカ如ク若シ人ニシテ余ニ馬ヲ賣リ余ハ其手付
 トシテ如何ニ些少ナリトモ金員ヲ附與シタル場合ニ於テハ所有權ヲ移轉セシム
 ルニ充分ナル賣買取引生スルモノナリト言ヒ來レリ且ツ又ノイ氏ノ言ニ賣買取
 引ニシテ余ハ馬ヲ賣リ其代價トシテ他人ヨリ拾圓ヲ領收スル場合ニ於テ若シ他
 人ヨリ一錢ダリトモ余ニ附與シ余ハ之ヲ承諾スル場合ニ於テハ完全ナル賣買取
 引生スルモノニシテ他人ハ余ニ對シテ馬引渡ノ訴訟ヲ提起シ余ハ代價請求ノ訴
 チ提起シ得ルモノナリト云ヘリ然レトモ此等ノコトタルヤ特定物賣買取引ノ生
 スル場合チ指示シタルモノニシテ只甲ハ買ハントシ乙ハ賣ラントノ合意ノミニ
 テハ賣買取引チ成立セシメス而シテ完全ナル賣買取引チ成立セシメント欲セハ
 今一步チ進メテ何等ノ事柄チ爲サル可カラサルヤチ指示シタルニ過キサルチ
 リ如何ナル方法ニヨルモ特定物ノ賣買取引ノ完全スルヤ否ヤ速ニ所有權ハ移轉
 スルモノナレハ手付チ附與スルコトハ賣買取引チ完全ナラシムル方法中ニ合善

セラル、モノニシテ所有權移轉ニ關係スルモノニ非サルナリ則チ所有權ノ移轉ハ手付ヲ附與シタルノ結果ニ非スシテ賣買取引ノ結果ナリトス殊ニ手付ノ附與ハ賣買物ノ所有權ヲ移轉スルモノナリトハ判決例又ハ其他ノ著書等ニモ見サル所ナリ實ニ手付ノ附與ヲ以テ所有權ヲ移轉スルモノト論定スルハ如何ナル法理ニヨリテ然ルヤヲ發見スルコト頗ル困難ナリ或判決例ニヨレハ購買代價ノ全部ヲ契約締結ノ同時ニ仕拂フタル場合ニ於テモ引渡後寸尺ヲ取ル可キ材木ノ所有權ハ未ダ移轉セサルモノト判決サレタリ然ラハ全代價ヲ仕拂フモ尙ホ此ノ如ク所有權ヲ移轉セサルモノナレハ手付ノ名義ヲ以テ附與シタル代價ニシテ其所有權ヲ移轉ス可キノ理アラサルナリ故ニ手付ニ關スル法律上ノ結果ハ賣主買主共ニ契約ニヨリ束縛セラル可シトノ各自ノ承諾ニヨリ賣買取引完全シタルモノナリトノ確證ヲ與フルニ過キサルナリ而シテ手付ヲ附與シタル賣買取引ノ場合ニ於テ所有權移轉シタルヤ否ヤヲ定ムルハ手付ヲ附與シタリトノ事實ニヨルニアラスシテ其手付ヲ附與シタルニヨリ完結セラレタル契約ノ性質ニヨリ所有權ノ移轉シタルヤ否ヤヲ定メサル可カラサルナリ

物品ノ適用

第三節 物品ノ適用

未行契約ヲ締結シタル後其未行契約ハ其定メラレタル品物ヲ特撰シ若クハ其契約ニ對シ特定物ヲ適用シ始テ完全ナル賣買取引ト變更セラル、モノナリ則チ完全ナル賣買ニ於テ欠乏シタル要素カ始メテ具備サレタルモノナリ判事ホルロイ氏曰ク對手人ノ一方ハ品物ヲ特撰シ他ノ一方ノ對手人ハ其特撰シタル所爲ヲ採用シテ始メテ前ニハ賣買セントノ合意タリシモノヲシテ賣買取引ト變更セシメ所有權移轉ノ効果ヲ生スルモノナリト此ノ問題ニ付キ生スル所ノ難點ハ賣主ノ後日ニ至リテ契約ニ對シ物品ヲ適用スル場合ニノミ生スルモノナリ若シ買主ニシテ其賣主ニ屬スル容積ヨリ特撰ス可シト約定シタル場合ニハ紛議ヲ生セシメント欲スルモ能ハサルヘシ然レトモ學者并ニ判事ノ往々腦苦セル場合ハ契約ノ明定若クハ暗定ノ條款ニヨリ賣主其品物ノ特撰ヲナス可キ場合之ナリ蓋賣買取引ヲナス可キ最モ普通ナル方法ハ石油若干若クハ砂糖若干ト云ヘルカ如ク賣買品ノ或ル分量ヲ送達ス可シト買主ヨリ賣主ニ注文スル如キ場合ニハ賣買契約ニ對シ品物ヲ適用ス可キ義務ハ賣主ニ屬

スルモノナリ此ノ場合ニ於テ品物ノ適用ハ如何ナルモノナルヤチ判定スルハ容易ナラス換言スレハ如何ナル點ヨリ賣主ハ品物ヲ特撰シテ最早其意思ヲ變更スル能ハサル地位ニ達スルヤチ發見スルコト困難ナルモノナリ賣主ニシテ買主ニ送達セント思惟シタル品物ヲ單ニ特撰スル所ノ行爲アルノミニテハ其品物ノ所有權ヲ變更スルノ効力ナキヤ明カナリ即チ賣主ハ其倉庫ニ於テ買主ニ送達ス可キ品物ヲ分別シタルノ後ト雖モ尙ホ賣主ハ其品物ヲ變更スルコトヲ得ルモノナリ故ニ賣主ハ已ニ其ノ分別シタル品物ヲ他ノ買主ニ賣却スルモ決シテ損害要償ノ責任アルコトナシ何トナレハ其品物タル未タ第一ノ買主ニ屬セサルモノニシテ賣主ハ第一ノ買主ニ對シ他ノ品物ヲ特撰シ得可ケレハナリ因テ如何ナル場合ヲ問ハス賣主ノ品物特撰ハ賣主ノ隨意ニ變更シ得ヘキ意思ノ表示ニ過キサルカ若クハ變更シ得可カラサルノ決定ナルヤチ決スルハ法律上ノ問題ナリトス而シテ此品物特撰ノ問題ニ於ケル規則ハ其契約ノ性質上ヨリシテ品物カ特撰セラルトキ其品物特撰ノ決セラル、マテハ爲シ能ハサル所ノ第一ノ行爲ヲ爲ス可キ對手人ニ於テ其第一ノ行爲ヲ爲サンカ爲メニ品物ヲ撰擇ス可キ權力ヲ有スルモ

ノナリ而シテ其對手人ニシテ一旦第一ノ行爲ヲナシタルトキハ品物ハ特撰サレ再ヒ變更ス可カラサル状態トナルモノニシテ其時ニ至ルマテハ對手人ハ隨意ニ意思ヲ變更シ得ヘシ例ヘハ甲者自己所有ノ「ブリッキ」ノ容積ヨリ乙者ニ一千ヲ賣却スル場合ニ於テ乙者ハ荷車ヲ以テ之ヲ積取ニ行クコトヲ契約シタリトセンニ此場合ニ於テハ乙者ハ第一ノ行爲ヲナスモノニシテ品物カ特撰セラル、マテハ其行爲ハ爲シ得サルモノトス故ニ乙者ハ品物ヲ特撰スルノ權力ヲ有スヘキナリ然レトモ乙者ハ「ブリッキ」容積ノ一部ヲ特撰シ然ル後他ノ部分ヲ特撰スルカ如ク幾度之ヲ變更スルモ乙者カ其品物ノ特撰ヲ決スル「ブリッキ」ヲ積ミ去ルカ爲メ行爲ヲナスマテハ意思ヲ變更シ得ルモノナリ之ヲ詳言スレハ乙者ハ荷車ニ積載スルマテハ幾度ト雖モ之ヲ變更シ得ルモノナリ若シ一タヒ車ニ積載シタルトキハ乙者ハ品物ヲ特撰シタルモノニシテ最早其「ブリッキ」ヲ積ミ卸シテ他ノ「ブリッキ」ヲ積載シ得サルモノトス又若シ其契約ニシテ甲者カ乙者ノ車ニ「ブリッキ」ヲ積載スルノ約定ナルトキハ其車ニ積載スルノ行爲ヲナスヤ否ヤ甲者ノ品物特撰ハ決定セラル、モノナリ「ブラックボルト」氏ノ言ニ不特定物ヲ賣買セントノ未行契約ノ條款ニ於テ賣

主ハ品物ヲ送達ス可キ等ナルカ又ハ契約後ニ其物品ヲ適用スルマテハ爲シ能ハサル行爲ヲ爲ス可キ等ナル場合ニハ賣主ハ如何ナル品物ヲ賣買セント之ヲ撰擇ス可キ權利ヲ有スルモノニシテ品物送達若クハ其他ノ行爲ニシテ着手セラレタルトキヨリ所有權ハ移轉スヘキナリ何トナレハ契約ニヨリ附與サレタル權力ヲ以テ品物ヲ適用シタルモノナレハナリ然レトモ買主カ如何ニ明ニ特別ナル品物ヲ撰ム可キコトヲ明定シタリトモ又此等ノ特別ナル品物ニ對シ契約ニ定メタル事柄ヲナスニハ如何ニ入費ノ嵩ムトモ其行爲ニシテ現實ニ着手サレタルレハ品物適用ハ確定セラレサルモノトス何トナレハ品物ノ適用ハ他ノ對手人ノ權力ニヨリ爲サルヘキモノニ非サレハナリ

千八百三年ニ於テ裁判セラレタルダントン對ソロモンソンノ訴件ニ於テ買主ノ注文ニヨリ賣主賣買物ヲ荷物運送者ニ引渡シタルトキハ品物適用ハ成就シタルモノニシテ荷物運送者ニ引渡シタル品物ハ買主ニ引渡シタルト同一ナレハ其所有權ハ直チニ移轉スルナリトハ動かカス可カラサル法則ト判定サレタリ
米國ニ於テモ又同様ナル裁判ヲ下シタル判決例甚カラス則チ千八百二十五年ノ

判ニフラガノ對ロングノ訴件ニ於テ原告ハ或ル品物ヲ保險付キノ上送達ス可キ旨チ甲者ニ注文シタリ而シテ其代價仕拂ハ品物到着ヨリ三ヶ月間ニ仕拂フ可キ約定シタリシ甲者ハ右ノ注文ニヨリ原告ノ姓名ヲ以テ目標チ付シ原告ニ船便チ以テ送達スヘキ旨ノ命令書チ付シ買主ノ代理人ニマテ送達セリ而シテ海上保險ハ原告ノ名義チ以テ取結ヒタリ然ルニ賣買物ハ船積中水中ニ没入シ爲メニ損害チ被ムレリ因テ原告ハ品物運送者ニ對シ訴訟ヲ提起セリ被告即チ品物運送者ハ未ダ原告ニ所有權移轉セサルヲ以テ拒辯ノ論據トナセリ判事ハ其品物カ賣主ノ倉庫チ離レタルトキ其所有權ハ原告ニ移轉シタルモノト判決セリ判事ホルロイト氏ノ言ニ曰ク賣主ヨリ品物ヲ遠方ニ送達スヘキ場合ニ於テ其運送料ハ賣主カ仕拂ハサルノ約束ナルトキハ其品物ヲ送達スルヤ否買主ニ所有權移轉スルモノナリト即チ氏ノ說ニ依レハ賣主ニシテ運送料チ仕拂フ場合ニハ賣主未ダ品物ノ所有權チ保存スルモノト假定セラレタルモノナリ
賣買物品チ適用センニハ其契約ニ基キテ之ヲ爲スコトヲ要ス詳言スレハ賣主ニ於テ品物撰擇ノ權利チ有スル場合ニ於テ契約ノ定ムル通り執行スルニ非サレハ

所有權ハ買主ニ移轉セサルナリ即チ賣主ハ買主ニ對シ約束シタル數ヨリモ多量ノ品物ヲ送り買主ニ品物撰擇ノ權ヲ移スコトヲ得サルナリ例ハ在東京ノ甲者在神戸ノ乙者ニ注文シ神戸ノ牛肉ヲ輸送セシコトヲ申込ミタル場合ニ於テ譬ヒ乙者ナル賣主ハ品物撰擇ノ責任ヲ有スルトモ其契約ニ背キ神戸牛肉ニ非サル他ノ牛肉ヲ輸送スルコトヲ得ス若クハ甲者ノ注文ヨリモ多量ヲ輸送スルコトヲ得サルナリ故ニ此ノ如キ場合ニハ買主ニ於テ品物到着後賣主ノ所爲ヲ追認スルニ非サレハ所有權ヲ移轉セシムル有効ノ品物適用トハナラサルナリ勿論品物適用ハ品物輸出前ニ成立スルコトアリ則チ買主ニ於テ賣主ニ賣買物品ヲ確認セシムルコトヲ任セタル場合はナリ例ハ若シ甲者ニシテ乙ナル麥酒製造會社ニ對シ麥酒若干ヲ注文シ且ツ其麥酒ヲ盛ル爲メニ空瓶ヲ送致シタル場合ニ於テ麥酒ヲ以テ此等ノ空瓶ヲ充塞スルヤ否ヤ品物適用ハ既ニ成立シタルモノニシテ敢テ甲者ニ對シテ輸送スルコトヲ要セサルナリ然レトモ其賣買物品ノ適用及伺呈コシテ契約通りニ從ハサルヲ以テ買主之ヲ拒絕シタリト雖モ物品適用ノ爲メニ定メタル期限間ニ於テハ契約ニ反セサル他ノ品物ヲ再度適用及伺呈スルコトヲ妨ケ

サルモノナリ(ボルローマン)對ブレノ訴訟ニ於テハ原告ハ被告ニ對シ穀物ノ若干ヲ伺呈ス可キ契約上ノ責任アルモノニシテ其穀物ノ若干ヲ被告ニ呈シタリ然レトモ契約通りノ品物ニ非サルヲ以テ被告ハ之ヲ拒絕シタリ是ニ於テ原告ハ其拒絕後即チ未タ經過シ終ラサル品物伺呈ノ期限間中ニ契約通りノ穀物ヲ再ヒ伺呈シタリ此ノ再度ノ伺呈ハ法律上有効ナルモノニシテ被告ハ之ヲ承諾ス可キ義務アリト判決セラレタリ(若シ又賣主買主ニ於テ對手方ニ品物適用ノ權力ヲ附與セサル場合ニハ品物適用ハ對手人ノ相互ノ承諾ニヨリナサレ得ルモノナリ則チ買主ノ注文ヨリ賣主自己ノ物體ヲ以テ品物ヲ製造スル場合之ナリ此ノ如キ場合ニ於テハ其品物成就ノ後品物ニ對シ或ル事柄ヲ爲スノ權力ヲ契約ニヨリ附與セラレタルニ非ラサレハ買主ニ於テ其物品ヲ領承スルマテハ決シテ品物ノ適用アラサルナリ(センナー)對スミスノ訴訟ニ於テハ見本賣買ノ取引ニシテ或ル特別ナル倉庫中ニ存在スル所ノ三捆ノ中ニ二捆ノ麻ヲ賣買ス可キ約定タリシ故ニ賣主ハ買主ノ爲メニ其三捆ノ中ヨリ二捆ヲ撰定シ置シ可キ旨ヲ倉守人ニ告知セリ因テ倉守人ハ其二捆ヲ撰定シ以テ標章ヲ付シ且ツ買主ノ姓名ヲモ記入シタリ然

レトモ未タ倉守人ノ出納簿ニ於テハ一ノ變更ヲモナサ、リシノミナラス尙ホ買主ハ倉敷料ニ對シ責任ヲ有スルモノナリシ此ノ如キ事情ヲ以テ賣主ハ買主ニ對シ此等二捆ノ賣買物品ノ數量及目方付ケノ書付ヲ買主ニ送附セリ然ルニ所有權ハ未タ買主ニ移轉セサルモノト判決サレタリ何トナレハ買主ハ契約通りノ品物適用ニ付キ賣主ヲ代理人トナサ、ルノミナラス賣主ハ見本ト共ニ積送スヘキ品物ヲ檢査スルノ權力及其品物ノ目方ヲ計ル等ノ權利ヲ放棄シタルモノニ非サレハナリ故ニ此場合ニ於テハ品物適用ニ對スル豫定ノ承諾若クハ追認ヲモ存在セザリシモノナリ又アドキンソン對ベルノ訴訟ニ於テモ買主或ル器械ヲ注文シタルモノニシテ此等ノ器械ハ買主ノ代理人ノ管督ニヨリ製造サレ及荷造リサレタルモノニテ何時ニテモ輸送サレ得キモノトナレリ而シテ賣主ハ如何ナル方法ヲ以テ買主ヘ積ミ送ルヤヲ問ヒ合セタリ然ルニ其返事ヲ受取ラサル間ニ賣主ハ破産シタリ是ニ於テ賣主ノ管財人ハ買主ニ對シ賣買物品ニ對スル訴訟ヲ提起セリ然レトモ此ノ訴訟ノ式タル未タ所有權移轉セサル場合ニハ提出シ得可カラサルモノナレハ訴訟ノ方式ヲ誤マリタルモノト判決サレタリ若シ之ヲ出訴スルニハ

品物ヲ領承セサルノ點ヲ以テ品物引取ノ訴訟ヲ提起セサル可カラス何トナレハ所有權ハ未タ移轉セサルモノニシテ設令ヒ賣主ハ買主ニ對シ附與セントノ意思ヲ以テ製造シタリト雖モ賣主ハ未タ之ヲ變更スルノ權利ヲ有スルモノニシテ買主カ品物適用ニ承諾スルマテハ何時ニテモ之ヲ他人ニ讓渡シ得ルモノナレハナリト此訴訟ハ前ニ掲ケタルフラカノ對ロングノ訴訟ヨリ區別セラル、モノナリ何トナレハフラカノ對ロングノ訴訟ニ於テハ注文ハ買主ノ自辨ヲ以テ品物ヲ輸送ス可キモノナリシカ故ニ其賣買物品ニシテ發送セラレタルトキハ其所爲ハ實際買主ノ代理人ナル賣主ノ手ヲ經タル買主自ラノ所爲ト同然ナルモノナレハ買主ノ此所爲ハ賣主ノ爲シタル品物適用ニ對スル暗黙ノ承諾ヲ成立スルモノナレハナリ又之ニ反シ品物適用ニシテ品物引渡後尙ホ成立セサル場合アリ例ハ買主ニ於テ品物ヲ檢査シタル上意ニ適セサルトキハ之ヲ返却ス可シトノ條件ヲ以テ品物ヲ引渡ス場合はナリ

第九回

第四節 賣渡權ノ留止

讓渡權ノ留止

賣買法

賣買物品ノ所有權ニシテ賣主ヨリ買主ニ移轉シタルヤ否ヤヲ判定スル規則ハ對
 手人ニ於テ意思ヲ明示セサル場合ニ於テ對手人ノ眞實ノ意思ヲ確定センカ爲メ
 ニ採用セラレタル解釋上ノ規則ナルコトハ既ニ第三章ノ首メニ於テ論シタル所
 ナリ性質上此ノ如キノ規則ハ其規則ノ基ツク推測若クハ引用ヲ打破ス可キ特別
 ノ事情存在スルトキハ應用セラレサルモノナリ故ニ賣主ニ於ケル品物撰定ノ決
 定ハ如何ニ明瞭ニシテ完全ナリト雖モ若シ契約上賣主ニ品物適用ノ撰定ヲ任シ
 タルトキ賣主ノ所爲ニシテ尙ホ所有權ヲ保有セント欲スル目的ヲ明示スル場合
 ニ於テハ品物適用アルニモ關セス尙ホ所有權ハ移轉セサルモノナリ蓋此ノ如キ
 問題ヲ説明スルノ必要ハ主トシテ賣主買主カ互ニ遠隔ノ土地ニアリテ通信ヲ以
 テ契約ヲ取結ヒ賣主ハ買主ノ破産等ニ對シ代價受取ノ擔保ヲ欲スル場合ニ生ス
 ルモノトス例ヘハ在東京ノ甲者在長崎ナル乙者ニ代價ヲ差送ラスシテ品物ヲ注
 文シタル場合ニ於テ乙者ハ甲者ニ品物ヲ届ケタル上ニテ代價ノ仕拂ヲ受ケタル
 コトヲ拒絕シ若クハ甲者ニ於テ身代限等ヲナサンコトノ危險ヲ顧慮セスシテ甲者
 ノ注文ヲ正當ニ執行セシムル所ノ方法ハ通常ニ途アリ則チ乙者ハ乙自身ノ指圖

人若クハ在東京ナル乙ノ代理人ノ指圖人ニ賣買物品ヲ引渡ス可キ荷送證書ヲ調
 製シ以テ之ヲ在東京ノ代理人ニ送り代價仕拂ヲ受ケサル以上ハ決シテ甲者コ引
 渡ス可カラサルトノ教訓ヲ與フルコト是ナリ若クハ乙者ハ甲者ニ對スル賣付品
 ノ代價ニ對シ爲換手形ヲ調製シ在長崎ノ銀行ニ此ノ爲換手形ヲ賣却シ此爲換手
 形ノ正當ニ仕拂ヲ受ケタルトキハ甲者ニ引渡スノ取極メヲ以テ荷送證書ヲ該銀
 行ニ讓渡スモノナリ此等ノ商業取引ノ方法ニ於テハ乙者ハ契約通り品物ヲ適用
 スルト同時ニ甲者ニ其所有權ヲ移轉セントノ意思ヲ有シタリトハ推測シ得サル
 モノナリ故ニ設ヒ乙者ニシテ甲者ニ通信シ品物ヲ確認スルカ爲メニ或ル標章ヲ
 付シ荷送ヲナシテ他ノ物品ヨリ區別セラル、モ又設ヘ乙者カ明カニ此等ノ品物
 ハ甲者ノ自辨ヲ以テ輸送スル旨ヲ公布シ且ツ甲者ノ指圖ニ從ヒ乙者ハ品物ヲ撰
 定スルトモ其所有權ハ荷送證書ノ裏書サレテ甲者ニ引渡サル、マテハ乙者若ク
 ハ銀行ニ留止權アルモノトス此ノ如ク述ヘ來レハ敢テ困難ナル問題トハ考ヘテ
 レスト雖モ是等ニ類似スル場合ニ於テ賣主ノ目的意思カ賣渡權ヲ保有セントノ
 意思ナリヤ否ヤヲ決定スルコトハ容易ナラサル場合少ナカラサルナリ

今賣讓權ノ留止ニ關スル數多ノ判決例ヨリ推究シタル一般ノ規則ハ左ノ如シ

第一 若シ賣買品ニシテ買主ノ命令ニ從ヒ賣主ヨリ買主ニ引渡サシカ爲メニ荷物運送者ニ引渡シタルトキハ其荷物運送者ハ其品物ヲ受取ル爲メニ買主ノ代理人タルモノナレハ荷物運送者ニ渡スハ恰モ買主自身ニ引渡スト同一ナレハ荷物運送者ニ對シ引渡ス時ハ所有權ヲ移轉セシムルモノナリ

第二 若シ賣買品ニシテ運送セラレンカ爲メ船舶ノ甲板ニ積載シ以テ引渡サレ而シテ荷運證書ヲ受取リ置キタルトキハ此賣主ニヨリ爲サレタル引渡ハ決シテ買主ニ對スル引渡ニ非サルナリ然レトモ荷運證書ニヨリ指示セラレタル人ニ對シテ引渡ス爲メニ受托者トシテ船長ニ引渡シタルヘキモノナリ

第三 荷運證書ヲシテ賣主ノ指圖人ニ引渡サル可キ者トナシタル事實ハ反對ノ證據ヲ以テ打破サル、ニ非サレハ賣讓權ヲ留止シ買主ヘ所有權ヲ移轉セシメサルトノ賣主ノ意思ヲ示スモノナリ

第四 荷運證書ニシテ賣主ノ指圖人ニ引渡サル可キ者ナルトキハ賣讓權ヲ留止シタルトノ假定ノ推測ハ賣主カ斯克爲シタルコトハ買主ノ代理人トシテ爲シタ

ルモノニシテ所有權ノ管督ヲ保有セント企圖セサリシモノナリトノ證據ヲ以テ打破セラレ、モノナリ而シテ賣主ノ實際ノ意思ハ如何ナリシヤヲ判定スルハ事實ノ問題トシテ陪審官ノ判定ス可キモノナリ

第五 設令賣主所有ノ船舶ニ積ミ込ミ以テ買主ニ輸送スル場合ニ於テモ賣主ノ品物ノ引渡ハ買主ニ對スル引渡ナリトハ一般ノ原則ナリト雖モ尙ホ賣主ハ特別ナル條件ヲ以テ此ノ如キ不正ノ讓渡ノ結果ヲ妨遏シ得ルモノニシテ且ツ荷運證書ニ於テ物品ハ船舶所有者ノ有ナルヲ以テ無賃ナルコトヲ指示スルモ尙ホ賣讓權ヲ保有シ得ルモノナリ

第六 品物ノ代價トシテ作爲シタル爲替手形ノ仕拂ヲ承諾セシメンカ爲メニ荷運證書ト共ニ爲替手形ヲ買主ニ提供スル場合ニハ買主ハ爲替手形ノ仕拂ヲ承諾スルニ非サレハ荷運證書ヲ受取リ得サルモノナリ而シテ若シ買主ニシテ爲替手形ヲ拒ムトキハ荷運證書若クハ荷運證書ヲ代表スル品物ニ付キ一ノ權利ヲモ得サルナリ則チ賣主ハ買主ニ於テ此ノ如ク爲替手形ヲ拒ム以上ハ他人ニ讓渡シテ賣讓權ヲ執行シ得ルモノナリ

第七 然レトモ設ヘ賣主ハ所有權ノ移轉ヲシテ爲換手形ノ承諾ニ屬セシメント
企圖シタリト雖モ則チ換言スレハ買主カ爲換手形ヲ承諾スルコトヲ以テ所有權
移轉ノ未必條件トナシタリトモ若シ賣主ニ於テ買主ノ指圖人ニ品物ヲ引渡サル
可キモノトナシタル荷送證書ヲ船主ニ宛テ郵送シタル場合ニハ賣主ハ爲メニ品
物ニ對スル管理權ヲ放棄シタルモノトシ其所有權ハ附帶ノ條件ナク直チニ買主
ニ移轉スルモノナリ

第八 若シ賣主ニ於テ荷送證書ヲシテ單ニ契約上ノ代價ヲ擔保セシムルニ止マ
ラシメタルトキハ其契約上ノ代價ヲ賣主ニ仕拂フカ若クハ其代價ヲ伺呈スルト
キハ所有權ハ直ニ買主ニ移轉スルモノナリ

第四章 賣主買主ノ義務

第一節 賣主ノ義務

第一則 請負(一ニ擔保ト稱ス)

賣主請負ノ義務ヲ講スルニハ之ヲ三個ニ區別シテ講述スルヲ普通トス則チ第一
明定ノ請負トハ如何ナルモノナルヤヲ論シ第二暗ニ所有權ノ安全ヲ請負フコト

賣主買主
ノ義務
賣主ノ義
務
請負

第三暗ニ品質ノ善良ヲ請負フコトノ如何ヲ論セント欲ス

第一 明定ノ請負 品物賣買ニ於ケル請負ハ蓋シ賣買取引ノ要素ニハ非サルナ
リ何トナレハ請負ノ存在セサル賣買ハ完全ニ成立スルモノナレハナリ然レトモ請
負ハ明定若クハ推定ニ係ル對手人ノ合意ニヨリ契約ノ一部ヲ作爲スル所ノ附從
ノ契約ナリトス故ニ買主ヲシテ買ハシメシカ爲メニ賣主ノナシタル前以テノ表示
ハ若シ完結シタルトセハ其契約ノ一部ヲナサハルトキハ請負トハナラサルナリ
實ニ請負ヲ成立スル所ノ表示ハ賣買取引ノ完結ト同時ナルコトヲ必要トセス只
其賣買取引ヲ導ク所ノ談判ノ間ニ於テナサレ契約ノ一部トシテ賣買取引ノ一部
分ヲナスヲ以テ充分ナリトス例ヘハ競賣ノ場合ニ請負ナクシテ原告ハ一匹ノ馬
ヲ買受ケタリ而テ其賣買ニ先ツ數日前ニ原告ハ其馬ノ良否ヲ検査セント爲ス
際偶々被告來リ原告ニ告テ曰ク君ハ別段此馬ヲ検査スルノ必要ナカル可シ何レ
ノ點ヨリ見ルモ此馬ハ充分善良ナルコトヲ予ハ慥ム可シト語リタルヲ以テ原告
ハ君ニシテ斯ク告クル以上ハ予ハ満足スルナリト答ヘ終ニ該馬ヲ検査スルコト
ヲ止メタリ然ルニ原告ハ其馬ヲ買取リタル後ニ於テ病氣アルコトヲ發見セリ然

レトモ被告ニ於テ馬ノ善良ナリトノ表示ヲナシタルトキハ眞ニ病氣アルコトヲ知ラサリシナリ故ニ決シテ被告ニ於テハ詐欺ヲナシタルモノト見做ス可カラス而シテ原告ハ設ヒ競賣人ニ於テハ請負ヲナスシテ馬ヲ競賣シタルニ拘ハラズ被告ノナシタル談話ハ原告ニ對スル私シノ請負ナリト論セリ然ルニ裁判官ハ被告ノナシタル請負ノ表示ハ原告ノ馬ヲ糶リ落シ以テ買取リタル賣買取引ノ一部分ヲナサ、ルモノニシテ單ニ馬ニ於ケル賣主ノ說若クハ意見ノ表示タルニ過キスシテ被告ニ責任ヲシト判定サレタリ

以上說キ示ス所ヨリシテ賣買取引後ニナシタル請負ハ其請負ニ對シ新ナル約報ヲ與フルニ非サレハ無効ナルコト明カナリ何トナレハ既ニ賣買取引ノ際ニ提供シタル約報ハ賣買品ノ所有權ヲ移轉スル爲メ消費セラル、モノニシテ請負ニ關スル後ノ合意ヲ保持スル約報ハ新ニ與ヘラル、ニ非サレハ成立セサルモノナレハナリ

又一般ノ規則トシテ品物品質ノ請負ハ只賣買シタルトノ事實ヨリハ推測セラレサルモノナリ故ニ此ノ如キ場合ニ於ケル規則ハ買主注意セヨトノ原則ヲ適用ス

ルモノナリ而シテ買主注意セヨトノ意味ハ買主ニ於テ殊更ニ請負ヲナサシムルニ非サレハ自ラ賣買品ノ品質如何ノ危難ヲ覺悟スルモノトノ意味ナリ因テ賣主ノナシタル表示カ詐欺ニ非サルヨリハ設令賣主ノ表示ヲ信シテ或ル賣買取引ヲナシ而シテ其賣買品ノ品質カ其表示ニ相違スルトモ是レ買主ノ不注意ノ結果ニシテ賣主ニ對シテ救済ノ道ナキモノナリ

賣買品所有權ノ請負ニ關シテハ此所有權ナルモノハ賣買取引ノ一要素ニシテ賣買取引アリタルトキハ必ス賣主ヨリ買主ニ所有權移轉ノ効果ナクンハアル可カラサルハ自然ノ結果ニシテ既ニ品物ヲ賣買スルノ行爲ノミニヨリテ賣主ハ其品物ノ所有權ヲ移轉スルノ意思ナルコト明カニシテ其品物ノ所有權若クハ其所有權ヲ移轉シ得ルノ能力アルコトハ買主ニ向テ請負フタルモノト見做サ、ル可カラス而シテ是レ法律上眞ノ規則ト信セラル、モノナリ然レトモ尙ホ往々疑問ノ生スル場合アリ

賣主ニ於テ請負ヲナスニハ特別ナル文句ヲ必要トセス只賣買ノ當時ニ於テ賣主ノ確言シタル事ハ賣主ニ於テ請負ヲナシタルモノト見做シ得ル場合ニ於テハ充

分ニ請負アリタルモノトス而シテ賣主カ此ノ如キ意思ヲ有シタルヤ否ヤヲ判定スルハ賣主ニ於テ買主カ知り得サル事實ヲ確實ニセシカ爲メニナシタルカ若クハ單ニ賣主特別ノ智識ヲ有セサル事柄ニ對シ意見若クハ判斷ヲ陳述シ買主ニ於テモ亦其事柄ニ對シ賣主ノ意見若クハ判斷ヲナサンコトヲ望ミタルヤ否ヤヲ以テ請負ノ有無ヲ判定スルモノナリ即チ前段ニ於テハ請負存在スレトモ後段ニ於テハ請負存在セサルナリ然レトモ一般ニ賣主ノ請負ハントスルノ意思アルヤ否ヤハ陪審官ノ決スル事實ノ問題ニシテ賣買取引ノ模様ニヨリ推定セラル、モノトス

明定ノ請負ニ關シ之ヲ解釋スルノ規則ハ他ノ契約ニ應用セラレ、解釋法ニ異ナラサルモノトス則チ對手人ノ意思ヲ推究シテ其結果ニ及ホスモノナリ或ル場合ニ於テハ原被兩造ノ爭論スル請負ノ事柄ハ現ニ書面ヲ以テ明定サレタル場合ニ於テモ尙ホ對手人ノ意思ハ其表示若クハ確言ヲ以テ請負ヲ成立セシメント欲シタルヤ否ヤヲ陪審官ニ判定セシムルコトアリ例ヘハセントウイン對フレイトノ訴件ハ二幅ノ軸ヲ競賣シタル場合ニシテ其競賣ノ目錄書ニ一幅ハ文晁ノ山水他

ノ一幅ハ應舉ノ揮毫シタル軸ナルコトヲ記載シアリタリ判事ケンヨン氏ハ此場合ニ於テ其二幅ノ軸ハ此等ノ畫家ノ眞筆ナリトノ鑑定意見ニ過キスシテ請負フタルモノニ非スト判定シタリ然レトモバアロー對バルハムノ訴件ニ於テハ賣主ハ賣渡證文ヲ以テ渡邊華山ノ筆跡ニ係ル四枚ノ繪畫ヲ賣買シタルコト判官ハ賣主ニ於テ其繪畫ハ華山ノ眞筆ナルコトヲ請負ハント思惟シタルヤ否ヤヲ陪審官ニ判定セシムルハ正當ナリト判決セリ判事デマン氏ハ當訴訟事件ヲ前訴訟ヨリ區別シテ曰ク華山ハ尤モ近世ノ畫家タルヲ以テ其人ノ揮毫ニナル繪畫ハ事實ノ事柄トシテ眞偽ヲ證明シ得レトモ文晁應舉ノ如キ古代ノ畫家ニ於ケル場合ニ於テハ設ヒ之ヲ確實ナラシメントスルモ到底意見ヲ述ルニ過キサルナリト一般ノ請負ハ通常缺點ヲ發見スル爲メニ功ヲ要セサル如キ一見シテ明白ナル缺點ニハ及ハサルナリ又之ト同シク一般ノ請負ハ買主ニ於テ既ニ知リタル缺點ニマテハ及ハサルモノトス然レトモ明白ナル缺點ヨリ生スル結果ニ對シ買主ヲ保護スル爲メニハ請負ヲナシ得ルモノナリ例ヘハリッダート對ケーンノ訴件ニ於テハ或ル病氣ヲ以テ感染サレタル馬ノ賣買ニ關シ買主モ亦能ク此事實ヲ知り居リ

タリ然レトモ賣主ハ十四日ヲ經過シタル後該病氣ヲ平癒セシメ以テ引渡サノコトヲ約定セリ而シテ此請負ハ設ヒ買主ニ知レ居ル事實ナリト雖トモ前ニ掲ケタル病氣ナル缺點ヲ包含セラレタルモノナリトス

書面賣買ニシテ請負ノ有無ヲ記サ、ルカ或ハ賣主ノ與ヘタル請負ヲ明示シタル場合ニ於テハ口頭ヲ以テ前段ノ場合ニハ請負ノ成立シタルヲ證明スルコトヲ得ス又後段ノ場合ニハ口頭ヲ以テ請負ノ區域ヲ擴メルコト能ハサルナリブラリス

トノ氏ノ言ニ曰ク請負ハ請負ヲナシタルトキ現ニ成立スルモノニノミ効力アルモ決シテ未來ノモノニ及ハサルモノナリ例ヘハ馬ヲ賣買スルトキニ於テ此馬ハ善良ナリト請負ヒ得ルモ決シテ是ヨリ二年間馬ハ無病ナリト請負フカ如キハ爲シ得サルナリ然ルニ實際法律ニ於テハ稍々同氏ノ説ト相反シ將來ノ事柄ト雖モ請負ヒ得ルコトハ疑フ可カラサルナリ

請負ヲ爲シ得ル權限ノ如何ヲ明定ニ委任サレサル代理人ニ於テ請負ヲナスコト少ナカラス此ノ如キ場合ニ於テハ其代理人ノ請負ハ本人ヲ束縛シ得ルノ權限内ニ於テナシタルヤ否ヤノ問題ヲ生スルコトアリ賣買契約ハ勿論他ノ契約ニ關シ

二

三

テモ代理人タルモノ、其代理サレタル事柄ヲ執行スル爲メニ通常ナルコトハ何等ノ事柄ナリト雖モ爲シ得ル權限アリトハ一般ノ原則ナリ而シテ其事柄ニシテ通常ノ事柄ナルヤ否ヤヲ判定スルハ陪審官ノ任ナリ故ニ代理人ニ委任シタル品物賣買ニ於テ請負ヲナスコト市場ノ通常仕來リナルトキハ其代理人カ賣買ヲ執行スル爲メニ其請負ヲナシ得ルモノトス則チアレキサソドル對テブソソノ訴件ニ於テ馬ヲ賣リ其代價領收ノコトヲ任セラレタル奴隸ハ馬ノ善良ナルコトヲ請負フ權限アルモノト判決サレタリ而シテ其理由ハ其請負ヲナスコトハ馬ノ賣買ニ於ケル普通ノ事柄ナリトノ點ヲ以テセリ

第十回

第二 所有權ニ關スル包意ノ請負 賣買物品ノ所有權ニ關スル包意ノ請負ニ付キテハ古來ノ判決例等ヨリ推究シテ或ル點ニ於テハ以下ノ如ク確定セリ

一 未行契約ニ於テハ賣主ハ暗ニ其賣テント約シタル品物ノ所有權ヲ請負フモノナリ何トナレハ若シ甲ニシテ乙ニ麥ノ百石ヲ賣ランコトヲ約束シタル場合ニ於テハ百石ノ麥ノ所有權ヲ移轉セスシテ他人ニ屬スル麥ノ占有權ヲ移轉シテ契

約ノ執行サレタルモノトハ到底云フ可カラサレハナリ

二 特定物ノ賣買ニ於テハ賣主カ品物ハ自己ノ物ナリト儘メタルコトハ所有權ヲ請負フタルモノニ等シキモノナリ而シテ各品物ノ儘メハ賣主ノ所爲并ニ言語ヨリ推定セラル、ノミナラス又賣買ノ性質其他ノ情況ヨリモ推定セラル、コトアリ

三 然レトモ第二ニ掲ケタル場合ニ於テ包意ノ請負ナク且ツ明定ノ請負ノ附與セラレサルトキハ品物ヲ賣買シタリトノ事柄ノミニヨリテハ賣主ハ所有權及ヒ賣買シ得ル器量アルコトヲ請負ハサルモノナリト論定セラレタリシカ今日ニ於テハ之ニ反對スルモノ、如シ

四 若シ此ノ如キ場合ニ於テ賣買ノ當時ニ賣主自ラ所有權ヲ有セサルコトヲ知リ以テ其事實ヲ買主ニ隱匿シタルトキハ賣主ハ詐欺ノ點ヲ以テ其責ニ任セサル可カラス

以上述ヘタル如ク一ノ困難ナル問題ハ品物ノ賣買ニ於テ善意ノ賣主ハ單ニ賣買ノ所爲ニヨリ自ラ所有者ナルコトヲ請負フヤ否ヤニアリ何トナレハ若シ請負フ

モノトセハ賣主ハ前ニ掲ケタル第二ノ規則ニヨリ請負フモノナリ然レトモ賣主ハ其所有者ナルコトヲ請負ハサルトノ消極論ハ輒近ノ教科書ニ於テ法律上眞ノ規則ナリト記載セラレタルコトアリ古昔ニ於ケル法律上ノ規則ハ單ニ賣買ノ行爲ニヨリテ所有權ヲ請負ハサルモノトシタルコト疑ナシ即チノイ氏ノ原則集ニ云ヘルコトニ若シ予ニシテ他人ノ馬ヲ取り之ヲ他人ニ賣リタルニ再ヒ眞ノ所有者之ヲ取り去ルトキニ於テモ予ハ其ノ代價ニ對シ負債ノ訴訟ヲ提起スルコトヲ得可シ何トナレハ賣買取引ハ既ニ馬ノ引渡シニヨリテ完結スルモノニシテ且ツ買主注意セヨトノ規則アレハナリト又コーク氏ノ言ニ羅馬法ニ於テハ何人タリトモ品物ヲ賣却シ若シクハ讓與スルニ付キ設ヒ明定ノ請負アラサルモ尙ホ暗黙ノ請負ノ義務アリトナセトモ之ニ反シテ英國慣習法ニ於テハ捺印證書若クハ法律上ノ請負アルニ非サレハ賣主ヲシテ請負ハシメサルナリト然レトモブラツクス
ト
ン氏ハ反對ノ規則ヲ掲ケテ曰ク賣主ニ於テ品物ヲ賣却シタルトキハ自己ノ所有物トシテ賣ルモノナリ云々ト
右ノ如ク賣主ニ於テ所有權請負ノ義務アルヤ否ヤニ付キテハ種々ノ議論アリタ

ルモ漸次確定スルニ至レリ蓋モ一レー對アッテンボルプノ訴件ニ於テ判事ブアー
ク氏ノ與ヘタル判決ハ大ニ此議論ニ影響ヲ及シタルナリ即チ此訴件ニ於テ右判事
ノ説ハ賣主ハ所有權ノ安全ヲ暗ニ請負フノ義務ナシトノ問題ヲ助ケタル者ナリ然
レトモ人ノ品物ヲ賣却シタル場合ニ於テ賣主ノ所爲ノミニヨリ所有權ヲ請負ヒタ
ルニ非ストノコトニ關シテハ未ダ曾テ英國ニ於テ其直接ノ判決例アルヲ發見セ
サルナリ蓋前述セシ如ク斯カル事柄ハ法律ノ規則ナリト論說セラレタルコト甚
ナカラサレトモ其ノ問題ニ直接ノ判決例ナルモノハ亦之アラズモ一レー對アッテ
ンボルプノ判決以來ブアーク氏ノ説ヲ引用シタルモノモ多シト雖モ亦此説ヲ以
テ満足スヘカラサルモノト爲セシ者モ鮮少ニアラサルナリ故チ以テ吾人ハ單ニ
該訴訟ヲ吟味シ以テ其判決ノ如何ヲ知ルヲ以テ茲ニ満足セサル可カラズ
モ一レー對アッテンボルプノ訴訟ハ流質ノ品物ヲ質取主カ競質ニ付シタルノ事實
ナリシカ判官ノ此訴訟ヲ判決スルニ至リ論シテ曰ク若シ質取主ニ於テナシタル
明定請負ノ存在セサルニ於テハ其流質ノ賣買ニ關シ質取主ハ只其品物ハ質入サ
レタル品物ニシテ流質ニナリタルコトノ相違ナキヲ確ムル迄ニシテ其所有者ト

六

七

シテ公賣スルコトヲ公言セサルモノニシテ決シテ其所有權ノ如何ヲ請負ハサル
モノト決定セリ而シテ此判決ヲ與ヘタルノ理由ニ付キテハ種々ノ議論アリト雖
モ一々之ヲ掲記スルノ餘暇ナキヲ以テ之ヲ畧ス
然レトモ當時ニ於テハ右判決例ヨリモ今一層新ラシキ判決例ニヨリテ動産ノ賣
買ハ賣主ノ所有物ナルコトヲ暗黙ニ請負フモノナリト判定サレタリ尤モ其賣買
ノ日時及ヒ其他ノ狀態ニヨリ其賣主ノ意思タルヤ其物品ノ所有權ヲ認ムルニ非
スシテ只其賣買品ニ對シテ賣主ノ有スル丈ノ權利ヲ移轉セシメント欲シタルコ
ト明白ナルトキハ此ノ限リニ非サルナリ米國ニ於テハ賣主ノ現ニ占有スル品物
ト現ニ占有セサル品物ニ付キ請負ノ區別ニ差異アリ賣主ノ現ニ占有スル品物賣
買ニ付キテハ暗黙ニ其所有權ヲ請負フモノトス然レトモ賣買ノ當時ニ於テ其品
物ハ第三者ノ占有ニ屬スルトキハ此ノ如キ暗黙ノ請負アラサルモノニシテ買主
ハ其品物所有權ニ對スル安否如何ノ危險ヲ陷マサル可カラズ羅馬法ニ於テハ占
有ノ故障ニ對スル請負ハ總テノ場合ニ成立スルモノトセリボチエー氏ノ言ニ賣
主ニ於テ賣買品ヲ買主ニ引渡シタリト未ダ以テ賣主ノ義務ヲ尽シタリト云フ

可カラス尙ホ賣主ハ其賣買後ニ於テモ賣買品ノ占有ニ對シ買主ヲ保護シ之カ請負ヲナス可キ義務アルモノトス則チ其義務ヲ法律上請負ト稱スト佛法ニ於テハ品物占有ノ故障ニ對スル請負ノ義務ハ深ク法律ノ規定スル所ニシテ設令ニ請負ハ爲サ、ル旨ヲ明ニ約定シタル場合ニ於テモ尙ホ品物占有ノ故障アリタルトキハ賣主ヲシテ買主ニ其代價ヲ戻サシムルモノトス則チ民法千六百二十五條ニ曰ク賣主ヨリ買主ニ對シテ爲ス可キ請負ニ二個ノ目的アルモノトス一ハ其賣拂フタル物件ヲ買主ノ所有スルニ付キ妨害ナキノ請負ヲナスコト又一ハ其物件ニ知リ得ルコト能ハサル不良ノ所ナキトノ請負ヲナスモノナリト又千六百二十六條ニ曰ク賣買ノ時ニ於テ賣主ノ請負ニ付キ別段ノ契約ヲナサ、ルトモ買主其買取リタル物件ノ全部又ハ一部ヲ他人ノ訴訟ニヨリ奪ハル、コトナキ旨又ハ其物件ニ付キ賣買ノトキ契約書ニ記サ、ル負債ハ買主ニ於テ之ヲ擔當スルニ及ハサル旨ヲ賣主ヨリ買主ニ對シテ請負フ可シト又千六百二十七條ニ曰ク然レトモ對手人ハ雙方別段ノ契約ヲ結ビ品物賣買ノ請負ニ付キ其義務ヲ増加シ又ハ減少ス可キコトヲ得又賣主ハ全ク其請負ヲナサ、ルコトヲ約シ得ルモノナリトス尙ホ以下

千六百二十八條二十九條等ヲ參考ス可シ

第三 品質ニ關スル包意ノ請負 品質ノ請負ニ關シテハ買主注意セヨトノ慣習法ノ原則ハ一般ニ應用サル可キ規則ナリトス故ニ賣主ニ於テ明定ノ請負ヲナスニ非サルカ若クハ賣買ノ性質及狀態ヨリ暗黙ニ請負フモノト推測セラル、ニ非サレハ買主ハ其賣買品ノ良否如何ノ危險ヲ負テ買取ルモノナリ其賣買ニ先ダツ表示ニシテ設ヘ之ヲナストモ其契約ノ一部ヲ組成セサル所ノモノハ請負ニ非サルコトハ前ニ講述セリ然レトモ尙ホ此表示ニシテ其契約ヲ取結ハシムル誘引ニ止マリ契約ノ一部ヲ組成セサルト雖モ若シ賣主ノ詐欺ニ出タル場合ニ於テハ買主ハ其契約ヲ解除スル理由トナシ得ルモノトス既ニ成立シ居ル特定物ニシテ買主之ヲ指定シタルトキハ買主注意セヨトノ規則ヲ應用スヘクシテ決シテ一ノ取除場合之アラサルナリ然レトモ若シ物品ニシテ買主ノ注文ニ從ヒ製造セラレ若クハ供給セラル、場合ニ於テハ其品物ハ通常ノ使用ノ目的ニ對シ相當ニ適合スルモノナリトノ暗黙ノ請負アルモノトス若シ買主ニ於テ殊更ニ其注文シタル品物ノ目的ヲ賣主ニ通知シタルトキハ其買主カ希望シタル特別ノ

目的ニ適當シタル旨ノ暗黙ノ請負アルモノトス然レトモ若シ現ニ成立スル所ノ特定物ニシテ品定メ書キニヨリ賣買サル、場合ニ於テ其品定メ書キニ符合セサルトキハ賣主ハ其請負ニ反スルノミナラス未必條件ヲ破ルモノニシテ賣買契約夫レ自身ニ反スルモノナリ

品物賣買ニ於ケル暗黙ノ請負ニ關シテハ法律上能ク確定シタルモノ一二ニ非サルナリ其一ハ見本賣買ニシテ見本ヲ以テ品物ヲ賣買スルトキハ賣主ハ其賣買スル所ノ全部ノ品質ハ其見本ニ均シキモノナルコトヲ請負フモノトス蓋此規則ハ説明ヲ要スル程ノ必要ヲモ見サル程ノ明カナル規則ニシテ古來此規則ヲ適用シタル判決例ハ實ニ夥多ナリトス

見本ヲ以テ品物ヲ賣買スル場合ニ於テハ買主ハ其見本ト其買取ル所ノ全部ヲ比較スルノ機會ヲ有セサル可カラサルモノニシテ若シ賣主ニ於テ之ヲ許可セサルトキハ買主ハ其契約ヲ解除シ得ルモノナリ然レトモ茲ニ注意ス可キハ見本ノ示サル、總テノ場合ヲ以テ悉ク見本賣買ナリト假定ス可カラサルコト是ナリ即チ賣主ハ見本ヲ買主ニ示ストモ賣主ハ見本賣買ニヨリテ賣ルコトハ拒絕シ得ルナ

〇

二

リ又買主ニ於テ見本及ヒ暗黙ノ請負ヲ信任スルコトヲ嫌疑スルヲ得ルモノナレハ明定ノ請負ヲ賣主ニ向テナサンコトヲ求メ得ルナリ荷造中ニ於テ保タレタル品物ノ多量ヨリ取ラレタル平均見本則チ彼是ノ類似ノ見本ヲ抽出シ共ニ之ヲ混合スルヨリ成立セル平均見本ハ買主ニ於テ其見本ヲ抽出シタル荷ノ或ル一個ハ平均見本ニ劣ルノ理由ヲ以テ拒絕シ得サルノミナラス此理由ヲ以テ其價額ノ相違ヲ賣主ヨリ取戻サンコトヲモ請求シ得サルナリ平均見本ノ場合ニ於ケル眞ノ試験ハ前賣買品ノ全部ヲ混交シ其混交サレタル品質ニシテ平均見本ノ性質ニ均シキヤ否ヤニアルモノトス

品定メ書キニヨリ品物ヲ賣買スル場合ニ於テ買主其品物ヲ査定セサルトキハ其品物ハ其品定メ書キニ相違セサルトノ未必條件ニ加フルニ其品物ハ賣買シ得ラル、所ノ品物ナリトノ暗黙ノ請負アルモノトス此ノ規則ハガルゼナ對グレイノ訴件ノ判決ニ始メテ適用サレタルナリ今其事實ヲ見ルニ被告ハ屑糸ノ十二包ヲ賣買シタルモノニシテ原告ノ訴狀ニハ見本賣買ナルコトヲ論シタリ然レトモ其證據ナキヲ以テ其訴旨ハ達スルコトヲ得サリシモ尙ホ其屑糸ハ賣買シ得可キ品

質ノモノナリトノ約束ヲ被告ハナシタルモノト辨論セリ判事エレンボロー氏曰
 シ此ノ如キ事情ノ場合ニ於テハ買主ハ契約ニ於ケル品定メ書キニ相違セサルヤ
 否ヤヲ検査スルノ權力ヲ有スルモノナリ則チ或ル格段ナル請負ナシテ此ノ如
 キ契約ヲ取結ヒタル場合ニ於テハ是暗黙ノ條款タルモノトス買主ニ於テ品物ヲ
 検査スルノ機會ヲ有セサル場合ニ於テハ買主注意セヨトノ原則ハ應用セラレサ
 ルモノニテ賣主ハ請負ハスシテ其賣買品ハ特別ナル品質ナリト主張シ得サルナ
 リ然レトモ對手人雙方ノ意思ハ對手間ニ取結ヘル契約ニ於テ記載セラレタル品
 物ハ市場ニ於テ賣買セラル可キモノナリト請負フタルナリト
 又請負ハ賣主ノ占有ヲ去ルノ時ノ品物ノ状態ノミニ止マルモノニシテ特別ナル
 明定契約ノアラサル以上ハ賣主ハ其引渡シノ場所ニ至リタル上賣買スルコト能
 ハサルカ如キ品質ノ損所ヲ生スルモ其責任ヲ負ハサルモノトス尤モ其損所ハ品
 物運送中ニ生シタルモノナラサル可カラス例ヘハ神戸ノ鐵製造所ヨリ買主ノ送
 リ届ケテ依頼シタル東京マテ輸送スル鐵ノ賣買ニ於テ鐵ヲ積載スルトキハ些少
 ノ錆モナカリシカ其海上運送中ニ於テ錆ヲ生シタル場合ニ於テ其東京ニ送り届

三

三

ケタルトキハ其鐵ハ錆ノ爲メニ全ク賣買シ得可カラサル次第トナルモ其錆タル
 航海中自然ノ結果トシテ生スルモノナルトキハ賣主ハ其責任ナキモノトス
 此ノ如ク請負ハ運送中生スル所ノ必然的ノ損所ニ及ハサルモノナリ又人ニシテ
 其契約ノ當時ニ賣主ノ知りタル特別ナル目的ヲ以テ品物ヲ誂ヘタルトキハ其買
 主ノ必要トスル所ノ品物ヲ供給セサル可カラス又賣主ノ技術若クハ判断ニ信ヲ
 置キタル場合ニハ其賣買サレタル品物ハ買主ノ希望シタル目的ニ適當セルモノ
 ナリトノ暗黙ノ請負ヲナスモノトス然レトモ若シ買主ニシテ買主自身ノ意思ノ
 ミニテ買取りタル場合ニハ此ノ限りニ非サルナリ
 又請負ハ賣主ノ知ラサルカ又ハ發見シ得サル隱密ノ欠點ニハ及ハサルモノナリ
 則チ若シ其欠點ニシテ賣買シタル品物ヲ買取りタル目的ニ對シ不相當ナラシメ
 タルトキハ隱密ノ欠點ト雖モ尙ホ請負中ニ含蓄セラレ、モノナリ例ヘハ人車製
 造社ナル被告ハ原告ノ所有ノ人力車ノ心棒ヲ供給シタルニ原告ノ乗車中其心棒
 ノ破壊シタルニヨリ車夫ニ負傷セシメタリ此場合ニ於テ若シ其心棒ニシテ人力
 車用トシテハ危険ナル不相當ノモノニ非スト雖モ尙ホ被告ハ其心棒ハ特別ナル

目的ニ對シ相當ナリトノ請負ヲナシタルモノト見做サ、ル可カラス而シテ其心棒ノ破壊ハ至當ノ注意若クハ精巧ナル賣主ニ於テモ發見シ得サルノ隱密ノ欠點ヨリ生セラレタルトキハ少シモ請負ニハ影響ヲ及ホサ、ルナリ

又食物賣買ニ於テノ請負ノ如何ヲ茲ニ講述スルコト必要ナリ即チ動物賣買ノ場合ニ於テ其賣買センカ爲メニ市場ニ動物ヲ送りタルトキハ其生命ニ危險ナル傳染病ヲ患ヒサルモノトノ暗黙ノ請負ハナサ、ルモノニシテ設ヘ其動物ハ傳染病ニ感染シ居ルモ賣主ハ其請負ノ破約又ハ詐欺ノ表示ヲナシタリトノ點ヲ以テ責任ヲ負ハサルモノトス之ヲ換言スレハ疾病ヲ患フル動物ヲ市場ニ送ルノ所爲ハ設ヒ家畜傳染病條例ニヨリ處罰セラル、ト雖モ動物ハ疾病ニ感染セサルトノ事實ハ賣主ノ所爲ノミニテ表示サレタルモノニ非サルナリ

或說ニ賣買品ハ成立スルモノニシテ買主ニ移轉シ得ルモノナリトテ暗黙ニ賣主ハ請負フモノト云ヘリ然レトモ此說ハ請負ト云フヨリモ寧ロ未必條件トナスヲ以テ至當ナリトス何トナレハ賣買物件ノ成立スルトノコトハ賣買契約ト共立スルモノニ非サレハナリ

又食物ニ關スル契約ニ付キテブラッシュストン氏ノ言ニ其賣買セントスル食物ハ完全ナルモノナリト暗黙ニ請負フモノニシテ若シ完全ナラサルトキハ賣主ニ對シ詐欺ノ訴ヲ提起シ得可シト然レトモ氏ハ此ノ如キ說ノ依據スル出所ヲ示サス又氏ハ明ニ賣主ニ於テ不完全ナルコトヲ知リタルコトヲ假定スルモノナリ何トナレハ賣主ノ其食物ノ不完全ナルコトヲ知リタルノ事實ハ詐欺ノ訴訟ニ欠ク可カラサルノ要素ナレハナリ又チテー氏ノ說ニハ食物賣買ノ契約ハ若シ其契約ヲ食物相當ノ商賣人ニ於テナセハ其食物ハ完全ナルモノトノ暗黙ナル請負アルモノナリト之ヲ要スルニ食物ニ關スル品物賣買ニ於テ其賣買セントスル食物ハ衛生上適當ナルモノナリトノ暗黙ノ請負ハ單ニ賣主商賣人ナルトキニ限ルモノトス米國ニ於テハ食物賣買ニ於ケル請負ニ關シ賣主ヲ其責ニ任セシムル爲メニハ其食物ハ家内用若クハ直接ノ消費ニ對シ賣買シタルコトヲ必要トス此暗黙ナル請負アルノ理由ハ人民ノ生命及健康ノ保護ニ對シ衛生上ノ目的ニ適合スルノミナラス實ニ必要ナルモノナリト云フニアリ而シテ其請負ハ買主カ其食物ヲ營業トスル商人ヨリ買取リタルモノニシテ且其家内ノ爲メ若クハ直接ニ消費スルノ目

的ヲ以テ買取リタル場合ニノミ成立スルモノナリ

第十一回

引渡

第二則 引渡

賣買契約ノ完結サレタル後賣主ニ於テ爲スヘキ重モナル直接ノ義務ハ反對ノ約束アラサル以上ハ買主ヘ對シ賣買物品ヲ引渡サ、ル可カラサル義務是ナリ然リ而テ此引渡ニ關シテハ人ノ尤モ困難ヲ覺ユル所ノモノナリ蓋シ此引渡ナル語ハ不幸ニシテ種々ノ意味ヲ含蓄スルカ故ニ此等種々ノ意味ヲ記憶シ置クニ非サレハ往々其困難ヲ覺ユルコト少カラサレハナリ

第一 引渡ナル語ハ時トシテハ品物ニ於ケル所有權ノ移轉ニ關シテ用ヒラル、コトアリ又時トシテハ品物ノ占有權ノ變更ニ關シテ用ヒラル、コトアリ換言スレハ引渡ナル語ハ時トシテハ所有權ノ移轉ヲ意味シ時トシテハ占有權ノ移轉ヲ意味スルモノナリ

第二 引渡ナル語ニシテ占有權ノ移轉ヲ意味スル場合ニ於テモ尙ホ二個ノ相異ナリタル意味ニ用ヒラル、モノトス則チ一ハ契約ノ組成ニ關シ一ハ契約ノ執行

ニ關シ用ヒラル、コトアルナリ例ヘハ價額十磅ヲ超過スル品物ノ賣買ニ關スル口頭契約ヲシテ有効ナラシムルニ必要ナル所ノ現實ノ領收ノ有無ニ付キテ疑問ノ生スル場合ニハ判事ハ常ニ引渡ナル語ヲ現實領收ノ反對ナル語トシテ用ヒ尙ホ其引渡及現實ノ領收ニヨリ賣買契約ノ成立シタルモノト立證セラレタル後ニ於テ賣主ハ買主ヘ賣買品ノ占有權ヲ引渡シ以テ其賣買取引ヲ執行シタルヤ否ヤニ關シ第二ノ疑問生スルカ如キ場合はナリトス

此ノ如ク同シ占有權ノ移轉ヲ意味スル引渡ナル語ニ於テ一ハ賣買契約ノ組成ニ關シテ之ヲ用ヒ一ハ賣買契約ノ執行ニ關シテ使用スルノ差異アリ

第三 尙ホ又賣買契約ノ執行ニ於テ賣主ノ爲ス可キ占有權ノ移轉ニ關スル場合ニ於テモ其占有ナル語ニ付セラレタル種々ノ意味ノ爲メニ混雜ヲ新ニ生スルコトアリ例ヘハ一般ニ信用買ヲ以テ購買シタル品物ノ買主ハ設ヘ現實ノ保管ハ賣主ノ手裡ヲ離レサルト雖モ其品物ヲ占有スルモノト云フテ可ナリ則チ買主ハ未ダ代價ヲ仕拂ハサルト雖モ信用買ナルヲ以テ其品物ヲ所有シ之ヲ占有シ又之ヲ取去リ隨意ニ賣捌キ及其品物ニ對シテハ品物取戻ノ訴ヲモ提起シ得ルノ權利ヲ

有スルモノナリ然レトモ買主ニ於テ破産シタルトキハ賣主ハ尙ホ占有權ヲ握有
 スルモノト見做サル、ナリ尙ホ又賣主ニ於テ買主ニ送り届ケンカ爲メニ荷物運
 送者ニ品物ヲ引渡シタルトキハ荷物運送者ハ買主ノ代理人ナルヲ以テ最早物品
 ハ買主ノ占有スルモ同然ナルカ故ニ賣主ハ其品物ニ對スル差押權ヲ失フタルモ
 ノト云ハサル可カラス然レトモ賣主ニ於テ未タ荷物運送者カ運送シツ、アル間
 ニ於テ途中差留權ヲ實行スルカ如キ場合ニ於テハ其品物ハ買主ノ現實占有ニ在
 ルニ非スシテ單ニ解釋上ノ占有ニ在ルモノト稱セラル、ナリ
 以上述ヘタルカ如ク引渡ニ關シテハ種々ノ意味ヲ含蓄スルカ爲メニ混雜ヲ來ス
 コト少ナカラス而シテ今日ヨリ余カ講述スル所ノ引渡ナル語ハ賣主ヲシテ買主
 ヨリ品物不引渡ノ訴訟ヲ蒙ムラサラシムルカ爲メニ賣買契約ノ執行ニ關スル品
 物引渡ノ義務ニ關スルモノナリ設ヘ本來ノ賣主買主間ニハ必要ナラサルト雖モ
 本來ノ賣主ヨリ買取ル所ノ再度ノ善意ノ買主ニ對シ本來ノ買主ヲ保護スルカ爲
 メニ此ノ引渡ヲ必要ナリトス此ノ意味ニ於テモ引渡ハ現實占有ノ移轉及占有ス
 可キ權利ノ二者ヲ意味スルコト明カナリ

契約ノ執行ニ於ケル引渡ハ買主ノ爲ス可キ代價仕拂ト同時ニナサル、モノナリ
 則チ現金賣買ノ場合ニシテ信用賣買ニ非サルトキハ常ニ代價ノ仕拂ト同時ニ引
 渡スモノトス然レトモ此推測ヲシテ所有權ノ移轉ニ關スル推測ト混同ス可カラ
 ス則チ代價仕拂ニ付キテハ何等ノ取極メアラサル場合ニハ所有權移轉ニ關スル
 推測ハ之ヲ信用賣トナスモノナリ然レトモ占有ノ移轉ニ關シテハ其推測ハ全ク
 反對ニ出ルモノトス其契約ノ執行如何ニ關スル占有ノ移轉ニ付キテハ買主ハ何
 時ニテモ代價ヲ仕拂フ可シトノ用意ヲ示スニ非サレハ品物ノ引渡ヲ請求シ得サ
 ルナリ而シテ賣主ニ於テモ亦何時ニテモ品物ヲ引渡ス可キ用意ヲ示スニ非サレ
 ハ代價ノ仕拂ヲ要求シ得サルナリ
 荷物届方ニ付キテ特別ノ契約アラサル以上ハ賣主ハ買主ニ品物ヲ送り届ケル義
 務ナキモノナリ則チ賣主ノ爲ス可キ所ノモノハ買主ヲシテ故障ナク賣買品ヲ持
 チ去リ得ル様ニ品物ヲ買主ノ隨意ニ處分セシムルニアルナリ
 又此品物引渡ニ關シテモ儀式上ノ引渡ナルモノアリ儀式上ノ引渡トハ賣買サレ
 タル品物ヲ入レ置ク所ノ倉庫ノ鍵ヲ買主ニ手渡シスルカ如キチ云フモノニシテ

現ニ物品ヲ引渡サ、ルモ此ノ如キ儀式上ノ引渡ヲ以テ充分ナリトス故ニ荷送證書荷物領收證及荷物引渡命令書等ノ書類ヲ裏書シテ買主ニ移轉スルハ法律上完全ノ引渡トナルモノナリ

賣買契約ニ依リ品物引渡ノ場所ヲ指名セサルトキハ通常ノ規則ハ賣買契約ノ當時品物存在シタル場所ニ於テ引渡ヲナス可キモノトス則チ賣主ノ店頭若クハ製造所又ハ農夫ノ農場等ノ如キ其賣買サレタル物品ノ存在スル場所ヲ以テ引渡ノ場所トスルモノナリ又品物引渡ノ期限ヲ確定シ置カサルトキハ賣主ハ相當ノ期限間ニ品物ヲ引渡サ、ル可カラス然レトモ若シ品物引渡ノ期限ヲ豫定シタルトキハ勿論其約定期限内ニ引渡サ、ル可カラサルナリ

引渡ヲナスニ付テハ又賣主ハ契約通りノ定メニ從ヒ之ヲ爲サ、ル可カラス故ニ賣買契約ヲ以テ取極メタル分量ヨリモ或ハ多ク或ハ少ク引渡シタルトキハ之ヲ正當ノ引渡トナサ、ルナリ

賣主ニ於テ品物ヲ買主ニ送り届クル場合ニ於テ荷物運送者若クハ買主ノ指名シタル人ニ關シタル引渡ハ買主ニ對シ充分有効ナル引渡トナルモノトス

買主ノ義務

第二節 買主ノ義務

買主ノ義務モ亦分テ承諾及代價仕拂ノ二様トス

承諾

第一則 承諾

若シ賣主ニシテ賣買品ヲ何時ニテモ引渡サントノ用意アル場合ニ於テハ買主ハ之ヲ承諾スルノ義務アルモノトス尤モ買主ハ賣主ノ引渡サントスル品物ハ果シテ契約通りノ品物ナルヤ否ヤヲ確認センカ爲メニ品物ヲ検査スヘキ相當ナル機會ヲ有スヘキ權アルモノトス例ヘハ買主ニ於テ賣主ヨリ送り届ケタル荷物ヲ開放シテ以テ見本ト比較シ得ルカ如キ其一例ナリ引渡ト代價仕拂ハ相對スル一對ノ行爲ナルカ如ク買主ノ品物ヲ承諾スルノ義務ハ賣主ノ爲ス可キ引渡ノ伺呈ノ充分ナルヤ否ヤニ屬スルモノナリ若シ品物ニシテ賣主ヨリ送り届ケ來レル場合ニ於テ買主ハ單ニ之ヲ領收シタリトモ此一事ヲ以テ其品物ヲ拒ムノ權ヲ失ハサルモノトス然レトモ若シ其品物拒絶ノ權利ヲシテ適理ノ期限間ニ執行セサルカ若クハ買主ニ於テ之ヲ他ニ復賣スルカ如キ所有主ニ非サレハ爲シ能ハサル所爲ヲ其品物ニ對シテ爲シタルトキハ領收ハ一變シテ承諾トナルモノナリ

買主ニ於テ適理ノ期限内ニ賣主ヨリ買取リタル品物ヲ持テ去ルニ非サレハ倉敷料等ハ買主之ヲ負擔セサル可カラス尤モ特別ナル契約ノ存スル場合ハ此限りニ非サルナリ

代價ノ仕拂

第二一則 代價ノ仕拂

若シ契約上引渡ノ上現金ヲ以テ代價ノ仕拂ヲ要スル場合若クハ代價仕拂ヒノコトニ關シ何等ノ特約アラサルトキハ推測上現金仕拂ト見做サル、場合ニ於テハ買主ハ賣主ヨリ品物引渡ヲ用意シタルコトヲ示セハ即チ代價ヲ仕拂フヘキ義務アルモノトス然レトモ賣主ニ於テ買主ニ信用ヲ與ヘタルトキ則チ信用賣買ノ場合ニ於テハ買主ハ代價ノ仕拂ヒヲサス品物ヲ占有スルノ權利ヲ有スルモノトス而シテ買主ニ於テ賣主ニ對シ仕拂フ可キ代價ハ賣主カ之ヲ未タ請求セサルトテ延引ス可キ權利ヲ有セサルナリ而シテ賣買品ハ設ヘ賣主ノ占有スル間ニ於テ消滅スルトモ既ニ一旦所有權移轉ノ効果ヲ生シタル以上ハ依然トシテ代價仕拂ノ義務ハ買主ニ存在スルモノトス

又特別ナル契約ノ存在スルニ非サレハ則チ代價仕拂ヲシテ書留郵便ヲ以テ之ヲ

仕拂ヒ若クハ兼テ賣主ニ貸與シ置ク所ノ金額ト相殺ス可キ等ノ特別契約アラサル以上ハ現ニ賣主ニ代價ヲ手渡スカ又ハ少ナクトモ賣主ニ對シ代價仕拂ノ伺呈ヲナスコトヲ必要トス

代價仕拂ノ伺呈トハ賣買シタル品物ニ均シキ金高ヲ買主ヨリ賣主ニ對シ差出シ以テ之ヲ與ヘントナス申込ヲ云フ而シテ其現實ノ差出ニシテ放棄セラル、ニ非サレハ代價仕拂ノ伺呈ハ賣主ヲシテ其金額ヲ吟味シ數ヘ得セシムルカ如キ方法ヲ以テ爲サル、コトヲ要ス其金額ハ國民ノ流通貨幣ナルカ若クハ我邦ノ如キ法律上代價仕拂ノ伺呈トナシ得可キ流通紙幣タルコトヲ要スルナリ
又代價仕拂ノ伺呈ハ條件ヲ付セサルヲ要ス若シ其伺呈ニシテ條件付キナルトキハ法律上賣主ハ之ヲ受取ルコトヲ拒絕シ得ルヲ以テ善良ナル代價仕拂ノ伺呈トナラサルナリ

又買主ハ賣主ヲシテ其伺呈シタル高ヨリハ多ク與ユ可キ義務ナキモノト承認セシメ得サルナリ故ニ賣主ニ於テ斯ク承認セハ仕拂フヘシト云フカ如キ條件付ノ伺呈ハ法律上完全ナルモノニ非ス然レトモ英國ニ於テハ近世ノ條例ニ因リ買主

ハ若シ賣主ニ與ヘタル金高二磅以上ナルトキハ賣主ヨリ受取證ヲ受取ル可キ權アルモノトナリタリ則チビクトリヤ第十六年及十七年第五十九章第三節及第四節ノ條例是レナリ

代價ノ仕拂ハ賣主買主雙方ノ承諾上完全若クハ條件付キノ仕拂トシテ約束手形若クハ爲換手形ノ如キ流通證書ヲ以テナシ得ルモノナリ若シ此ノ如ク流通證書ヲ以テ代價仕拂トナシタル場合ニハ此ノ如キ仕拂ハ條件付キノ仕拂ニシテ若シ其條件ヲシテ滿タシムルコト能ハサルトキ則チ期限通り其手形ノ金錢ヲ仕拂ハサルトキハ賣主ハ本ニ立チ戻リ代價ヲ受取ル可キ權利蘇生スルモノト法律上假定スルナリ然レトモ若シ賣主ニシテ價額アル報酬ヲ得テ其流通證書ヲ他人ニ流通セシメタルトキハ條件滿タサレタルモノトス何トナレハ賣主ハ其證書讓受人ヨリ金錢ヲ得タルヲ以テ代價仕拂ハ完結スルモノナレハナリ然レトモ米法ニ於テハ其推測全ク英法ノ反對ニシテ則チ流通證書ヲ以テナシタル代價仕拂ハ先ツ以テ完全ナル代價仕拂ト假定セラル、ナリ

佛國ニ於テハ英米兩國ニ見サル所ノ一種特別ノ仕拂方法アリ則チ我邦ノ預金局

ノ如キ特別ナル官衙アリテ買主ハ勿論其他ノ負債主ト雖モ皆チ金錢ヲ此官衙ニ差出スモノトス而シテ此ノ如キ差出ハ法律上完全ナル伺呈トナルナリ尤モ仕拂ヒ込ミタル事實ハ買主其他ノ義務者ヨリ賣主若クハ他ノ債主ニ通知シ其局ヨリ受取ラノコトヲ要求スルコトヲ得可シ

第十二回

第五章 賣主買主ノ救濟法

第一節 賣主ノ救濟法

賣主ノ買主ニ對シ利用スヘキ救濟權ヲ分テ對人的及對世的ノ二様ナリトス

第一則 對人的ノ救濟法

賣買契約ノ場合則チ品物ノ所有權未タ買主ニ移轉セサル場合ニ於テ買主ガ品物ヲ承諾スルコトヲ拒絕シ以テ代價ヲ仕拂ハサルトキハ破約ノ點ヲ以テ賣主ハ損害要償ヲ買主ニ要求スルコトヲ得ヘシ而シテ賣主ノ買主ニ對シ提起シ得ル所ノ訴訟ハ品物不承諾及是ヨリ生スル損害要償ノ一詞訟アルノミトス何トナレハ品物ハ未タ賣主ノ所有物タルヲ以テ賣主ハ買主ト恰モ賣買契約ヲナサ、ル當時ノ

賣主買主ノ救濟法

對人的ノ救濟法

如ク隨意ニ第三者ニ賣却シ得ルモノナレハナリ故ニ若シ賣主ニ於テ買主ト約定シタル代價丈ケニ賣レサルトキハ其約定代價ト當時賣却セントスル代價ノ相違ハ賣主カ買主ノ破約ノ爲メニ被リタル單一ノ損失ナリトス因テ賣主ノ損害計算法ハ約定代價ト契約ノ破レタル當時ノ市價トニ於ケル差異ナリトス

契約ヲ破リタリトスル破約ノ日付ハ品物引渡ヲ契約ニヨリ定メタル日ナリトス而シテ買主ノ品物ヲ承諾スルコトヲ拒絕シ契約ヲ破ラントノ意思ヲ通知シタル日ニハ非サルナリ例ヘハ賣買サレタル品物ニシテ五月ニ於テ引渡サル、モノニシテ買主ハ三月末ニ於テ破産シ五月ニ於テ約定通ノ品物ヲ引渡サントノ伺呈ヲナシ而シテ買主之ヲ承諾セサルトキハ其時ニ於テ賣主ハ初メテ品物ヲ賣却シ以テ其代價ノ相違ヲ回復シ得ルモノナリ設令ヘ品物ハ買主ノ破産シタル當時ニ於テ他人ニ賣却シタルトキハ尤モ高價ニ販賣サレタル事實アルニモ拘ハラズ前掲ノモノヲ以テ規則トス何トナレハ契約ハ買主ノ破産シタリトノ事實ヲ以テ消滅スルモノニ非スシテ管財人ハ尙ホ之ヲ履行ス可キ權利ヲ有スルモノナレハナリ」

半ハ執行セラレタル賣買契約ニ於テ若シ買主承諾セサル旨ノ意思ヲ賣主ニ通知

シタルトキハ賣主ハ破約シタルモノト見做シ得ルナリ然レトモ是只買主ノ隨意ニヨリ破約トナサレ得ルモノニシテ其實此ノ如キ通知ノミヲ以テ必スシモ破約トハナサ、ルナリ則チ賣主ニ於テ賣買物品ノ半ヲ引渡シ買主ニ於テ殘額ヲ領取スルコトヲ拒絕スル場合ノ如キ決シテ破約トハ見做サ、ルナリ

品物ノ所有權ハ既ニ移轉シタル正當賣買ノ場合ニ於テ其物品現ニ買主ノ占有ニ係ルトキハ買主ノ破約ニ對スル救濟法ハ代價ノ回復ヲ以テスルニアリ則チ買主ニ對シテ提起ス可キ訴訟ハ賣買シ及ヒ引渡サレタル品物ニ對スル訴訟ナリトス而シテ賣主ハ其賣買ヲ無効トナシ得サルモノナリ此點ニ於テハ英法ノ佛法ニ相異ナル處アルヲ見ルナリ何トナレハ佛法ニ於テハ若シ買主ニ於テ代價ヲ仕拂ハサルトキハ賣主ハ其賣買ヲ無効トシテ取消ヲ請求スルコトヲ得レハナリ(佛民法千六百五十四條ヲ參觀ス可シ)

第二則 對世的ノ救濟法

賣買品物ニ對スル賣主ノ救濟ニ三種アリ則チ第一再賣第二物品差押第三途中差留是レナリ

對世的ノ救濟法

第一 再賣 買主ニ於テ代價ヲ仕拂ハサル場合ニ於テハ賣主ハ其品物ヲ再賣シ得可キ權利ヲ明ニ保存シタルトキハ賣主ニ於テ再賣シタルコトハ本來ノ賣買ヲ取消シタルモノトナルナリ而シテ本來ノ賣買ハ既ニ消滅シタルモノナレハ買主ハ賣主ノ再賣シタル代價カ契約代價ニ超過スルモ其超過高ヲ請求シ得サルナリ然レトモ賣主ニ於テ其契約代價ヨリモ低價ヲラテハ再賣シ能ハサル場合ニ於テハ賣主ハ買主ニ對シ契約代價及再賣代價ノ相違及再賣ニ關スル費用ヲ買主ニ對シテ要求シ得ルナリ然リト雖モ若シ賣主ニ於テ買主代價ヲ仕拂ハサルトキハ再賣ス可キ權利ヲ保存スル旨ヲ明定セサル場合ニハ本來ノ賣買ハ賣主ノ再賣ニヨリ取消サレサルモノナリ而シテ代價ヲ仕拂ハサル買主ハ賣主カ其破約ニヨリ實際ニ蒙リタル損害ニ對シテ責任アルモノトス今之ヲ詳言スレハ賣主ニ於テ再賣ノ上契約代價ヨリモ僅少ノ金錢ヲ得タルトキハ本來ノ買主ハ其契約代價及再賣代價ノ相違ヲ辨償セサル可カラス然レトモ賣主ハ契約代價ヨリモ高價ニ再賣サレタリトモ其増金ヲ請求シ得サルナリ何トナレハ賣主ノ再賣シタル品物タルヤ買主ニ屬スルモノニシテ再賣スルニ付キテハ賣主ハ單ニ買主ノ代理人トナルモノ

ホ

五〇

四二

ナレハ賣主ノ位地タルヤ恰モ賣却權ヲ得タル質取主ニ同シキモノトス蓋買主ニ於テ代價ヲ仕拂ハサル場合ニ於テモ賣主ノ再賣スルコトハ賣主カ契約ヲ破リタルモノトナル可キモノニシテ買主ハ賣主ニ對シ損害要償ヲ請求シ得可シ而シテ其損害タルヤ再賣代價カ契約代價ヲ超過セサル場合ニ於テハ單ニ名義ノミノ損害ナリトス之ト同一ナル理由ハ又賣主ニ於テ買主ニ既ニ引渡シタル後品物ヲ取戻シ以テ再賣シタル場合ニモ適用セラル、モノトス此場合ニ於テハ買主ハ只賣主ニ對スルノミナラス其賣主ヨリ善意ヲ以テ買取りタル買主ニ對シテモ尙ホ品物取戻ヲ出訴シ得ヘシ

第二 物品差押 物品差押權ハ其差押ヘントスル財産ヲ所持スル人ニ對スル負債ヲ充分ニ仕拂フマテハ其財産ヲ差押ユルノ權利ヲ云ヒ品物賣買ノ場合ニ於テ物品差押權ハ單ニ代價ニ對シ成立スルモノニシテ品物ヲ保存スルニ關シテ費シタル費用ノ如キモノニ對シテハ決シテ物品差押權アラサルモノトス此ノ如ク物品差押權ハ物品引渡及代價仕拂ニ關シテ何等ノ取極メモアラサル場合ニハ必ス成立スルナリ勿論物品差押權ハ取引ノ際若クハ取引後明定并ニ暗黙ニ放棄サル

、コトアリ例へハ信用賣ノ場合ニ於テ賣主ハ此權利ヲ有セサルカ如シ何トナレハ買主ハ代價ヲ仕拂ハスシテ占有ス可キ權アルモノナレハナリ又賣主ニ於テ買主ニ物品ヲ引渡シタル場合ニハ物品差押權ヲ放棄シタルモノトナスヘシ一般ニ物品差押權ヲ切斷ス可キ引渡ハ現實引渡ナルカ又ハ造構引渡ナルトキニ限ルモノトス則チ本來ノ對手間ニ於テ所有權ヲ移轉セシムルニ關シ造構上ノ引渡ヲ成立スルニ充分ナル所爲及賣主ノ物品差押權ヲ消滅セシムル現實ノ引渡ナル所ノ所爲ノ間ニ較著ノ區別存スルモノトス而シテ此區別アル所以ハ物品差押ナル語ハ契約ニヨリ所有權ノ移轉シタルコト及造構上ノ引渡アリタルコトヲ暗ニ意味スルモノナレハナリ則チ若シ賣買ニシテ信用賣買ニ非サルトキハ賣主ハ代價ノ仕拂ヲ受クルマテハ其賣買品ヲ占有ス可キ權利ヲ有スルナリ而シテ現實引渡ノナサル、マテハ此物品差押權存在スルモノトス然レトモ若シ賣買ニシテ信用賣買ナルトキハ賣主ノ物品差押權ハ造構上ノ引渡ニテモ尙ホ消滅スルモノナリ買主ニ物品ヲ送達センカ爲メニ荷物運送者マテ物品ヲ引渡シタルコトハ賣主ノ物品差押權ヲシテ充分ニ消滅セシムル現實ノ引渡トナルモノナリ然レトモ

品物一部ノ引渡ハ一般ニ未ダ引渡サ、ル殘部ニ對スル物品差押權ヲ消滅スルモノニアラス又買主ノ名ヲ以テ賣買品ニ標章ヲ付シ又買主ノ指圖ニ從ヒ賣買品ヲ荷造リスルカ如キハ所有權ヲ移轉スルニ充分ノ行爲ナリト雖モ物品差押權ヲ消滅セシムルカ如キ引渡トハナラサルナリ又賣買品自身ヲ代表スル荷造證書ノ裏書及引渡ハ物品差押權ヲ消滅スルノ品物引渡トナルモノナリ然レトモ倉庫預書ノ引渡若シハ品物引渡命令書ノ引渡ハ品物保管者又ハ品物受託者ニ於テ買主ノ爲メニ保管ス可キコトヲ承諾スルマテハ物品差押權ヲ消滅セシム可キ引渡トハナラサルナリ又信用賣買ニシテ買主品物ヲ賣主ノ手裡ニ留メ置キ未ダ占有セサル場合ニハ曾テ放棄サレタル物品差押權ハ設ヘ買主破産シタルニ關セス其信用ヲ與ヘタル期限ノ經過スルトキ蘇生スルモノナリ又賣主ニ於テ信用賣買ナシタル後買主ニ於テ破産シタル場合ニハ物品差押權ハ直ニ蘇生スルモノトス何トナレハ買主ニ信用ヲ與ヘテ物品差押權ヲ消滅セシメタルハ必竟買主ニ於テ自己ノ信用ヲ全セシム可キ包意ノ條件ニヨルモノナレハナリ又賣買代價ノ伺呈ハ物品差押權ヲ消滅スルモノトス何トナレハ物品差押權ハ代價ノ仕拂ヲ受ケサルニ成立スル

モノナルニ代價ノ伺呈ハ賣買代價ヲ受取ラシムル爲メニ賣主ニ與フルモノナリ」
 第三 途中差留 賣主ニ於テ賣買サレタル品物ノ占有ヲ離レタル後ニシテ買主
 ニ未ダ到着セサル以前ニ於テ買主破産シタルトキハ賣主ハ賣買品ノ占有ヲ若シ
 能フトセハ之ヲ取戻シ以テ賣買代價ノ抵當トシテ之ヲ保存シ得ルモノトス是仕
 拂ヲ受ケサル賣主ノ品物ニ對シテ有スル救濟權ニシテ途中差留權ト稱セラレ、
 モノナリ
 途中差留權ノ生スル場合ハ賣主買主及荷物運送者ノ如キ仲人ノ存スル場合ニシ
 テ買主破産シタルカ又ハ其他代價ヲ仕拂ヒ得サル情實ニ陥リタルトキノミ生ス
 ルモノトス則チ第一ニ此途中差留權ヲ執行スルニハ三人ノ對手人アラサル可カ
 ラス而シテ此救濟權ヲ有スル人ハ賣主ハ勿論ナルノミナラス賣主ノ位地ニ立ツ
 可キ人又ハ賣主ニ同シキ人ニモ此權利存在スルモノトス例ハ自己ノ信用ヲ以
 テ品物ヲ購買シタル讓渡人ハ讓受人ノ破産シタル場合ニ於テ途中差留權ノ救濟
 權ヲ有スルカ如キ是ナリ
 仲買人等ニ賣却セシメノカ爲メニ品物ヲ送達シタル品物製造者ノ如キ仲買人ノ

破産シタルトキハ此救濟權ヲ有スルモノトス

又買主ニ代リ代價ヲ仕拂フヘキ位地ニ存スル人ニシテ其代價ノ抵當トシテ物品
 荷送證ノ讓渡證ヲ取リタル人ノ如キ同シク此ノ救濟權ヲ用ヒ得ルモノトス
 賣主ノ代理人ハ本人ノ資格ヲ以テ品物ヲ差留ムルコトヲ得而シテ斯ク品物ヲ差
 留メタル人ハ其實其權限ヲ有セサル場合ニモ本人ニ於テ其品物買主ニ到着セサ
 ル以前ニ於テ其越權ヲ追認シタルトキハ本人ハ途中差留ヲ利用シ得ルモノナリ」
 又賣主ニ於テ半ハ其代價ノ仕拂ヲ受ケ若クハ信用期限ヲ定メテ賣リタルトキ其
 信用期限ノ到着セサルニ關セス尙ホ物品ヲ差留ムルコトヲ得ヘシ
 此救濟權ヲ利用ス可キ對手人ハ破産シタル買主ニ限ルモノトス而シテ破産トハ
 負債ノ仕拂ヲ爲シ能ハサル一般ノ無能力ヲ意味スルモノニシテ此負債ヲ仕拂フ
 能力ナキトキハ一ノ負債ヲ仕拂ヒ得サルコトヲ證セハ充分ナリトシ決シテ再度ノ
 拒絕ヲ要セスシテ一度仕拂ヲ拒絕スルノ事實アレハ充分ナリトス故ニ買主ニ於
 テ實際無資力ナルトキハ實際ニ裁判所ニ於テ無資力ノ宣告ヲ受クルコトヲ必要
 トセサルナリ然レトモ若シ買主ニ於テ資力アリタルトキハ品物ヲ差留メタル賣

主ニ於テ損害要償ノ責ニ任セサル可カラズ
 又運送ノ途中トハ如何ナル意味ヲ有スルヤヲ考究スルニ若シ品物ニシテ賣主ヨ
 リ買主ニ運送セラル、間ハ運送中ト稱セラル、ナリ之ヲ詳言スレハ品物ニシテ
 賣主ノ委託者又ハ買主ノ委託者トシテ品物ヲ占有セス單ニ賣主ヨリ買主ニ品物
 ヲ送達スル處ノ代理人トシテ占有スル人ノ手裡ニ存在スル間ハ運送中ト稱セラ
 ル可キナリ故ニ荷物運送ノ途中トハ賣主ニ於テ物品差押權ヲ失フ如キ引渡ヲナ
 シタルトキヨリ現ニ買主ノ占有ニ品物到着スルマテ繼續スルモノトス而シテ賣
 主ニ於テ品物ノ占有并ニ所有權ヲ保存シタルトキハ途中差留ノ必要アラサルナ
 リ然レトモ品物ニシテ荷物運送者ノ手ニ存在スル間ハ其品物ヲ差留メ得ルモノ
 トス之ニ反シテ若シ品物ニシテ買主自身ノ船舶ニ積載セラル、トキハ最早荷物
 運送中ナラサルヲ以テ物品差留權ヲ利用スルコトヲ得ス而シテ荷物運送者ニ於
 テ荷物運送者ノ資格ヲ以テ品物ヲ所持スルカ又ハ賣主ノ奴僕ノ資格ヲ以テ所有
 スル等ノ情況ニヨリテ一定ノ規定ヲ設クルコト能ハス然レトモ荷物運送ノ途中
 ハ賣主ノ指圖ニヨリ品物ヲ送達ス可キ倉庫ニ到着シタル後ニ於テモ尙ホ繼續ス

ルモノト見做スコトアリ此場合ニ於テ尤モ必要ナル問題ハ其荷物ヲ保管スル人
 ハ如何ナル資格ヲ以テ其荷物ヲ所持スルヤノ點ニアルナリ若シ其人ニシテ荷物
 ヲ送達スル所ノ代理人トシテ保管セハ尙ホ其物品ハ運送中ト稱セラル、ナリ例
 へハ在大坂ノ買主ニ在東京ノ賣主ヨリ品物ヲ運送セントシ既ニ横濱ノ或ル場所
 ニマテ送達シ横濱ヨリ大坂へ船積ノ上廻送ス可キ旨ヲ命令シタルトキ其品物ハ
 横濱ノ或ル倉庫中ニ保管セラル、ニ拘ハラス尙ホ運送ノ途中ナリ然レトモ大坂
 ヨリ再度ノ指圖アルマテハ横濱ヨリ荷物ヲ運送セサルトキハ荷物運送ハ消滅シ
 タルモノトス何トナレハ此場合ニ於テ横濱倉庫人ハ買主ノ受託者トシテ保管ス
 ルモノナレハナリ又品物ニシテ荷物ヲ送達ス可キ最後ノ場所ニ到着スルト雖モ
 必ラスシモ送達ノ途中ハ消滅シタルモノト云フ可カラズ即チ最後ノ場所ニ品物
 ノ送達シタルノミヲ以テハ賣主ノ途中物品差留權ヲ切斷スルニ足ラストス
 買主ハ自己若シハ代理人ヲ以テ現ニ品物ヲ占有スルノ義務アルモノトス此問題
 ニ關スル疑點ハ十中八九ハ仲人若シハ荷物運送者ニシテ品物ヲ占有スルトキニ
 生スルモノナリ若シ運送者ニ於テ買主ノ受託者トシテ所持スルトキハ途中差留

權ハ消滅スルモノナリ

荷物運送者ハ二個ノ資格ヲ有ス則チ荷物運送者ノ資格及倉庫人ノ資格是レナリ例ヘハ日本郵船會社ハ單ニ荷物ヲ運送スルノミナラス又荷物ノ所有者ノ爲メニ倉庫ニ之ヲ保管スルカ如シ常ニ疑問ヲ生スルモノハ則チ運送者カ此二個ノ營業性質ヲ兼有スルニアルナリ今一ノ蒸氣船問屋ニシテ大坂人ヨリ東京人ニ賣却サレタル品物ヲ運送シ在横濱ノ倉庫中ニ保管シタルモノトセハ其蒸氣船問屋ハ荷物運送者又ハ倉庫人トシテ保管シ得ルモノナリ而シテ自分一己ノ所爲ヲ以テ一ノ資格ヲ他ノ資格ニ變スルコト能ハス又買主一己ノ意思ノミチ以テモ此資格ヲ變シ得サルナリ則チ買主ハ荷物運送者ヲシテ自己ノ受托者トナス意思ヲ有シ又荷物運送者モ買主ノ爲メニ保管スルコトヲ承諾シ雙方一致セサル可カラス若シ資格ノ變更ノ生シタル場合ハ運送ノ途中ト稱シ得サルナリ何トナレハ買主ハ代理人ノ手ヲ經テ現ニ占有シタルモノナレハナリ

賣主ニ於テ買主ノ手ヨリ品物ヲ差留ムル爲メニハ法律上敢テ外形ノ行爲ヲ要セスシテ買主ヘ引渡ヲ禁スル旨ノ或所爲若クハ公言ヲ以テ充分ナリトス換言セ

買主

買主

ハ普通買主ノ手ニ到着スル以前ニ於テ品物ヲ差留ム可キ單一ノ通知ヲ以テセハ充分ナリトス然ルトキハ荷物運送者ハ買主ニ品物ヲ引渡ス可カラサル義務アルモノニシテ運送者自己ノ意思ノミチ以テ執行ス可カラサルナリ

途中物品差留ノ結果タルヤ決シテ賣買ヲ取消スニ非スシテ賣主ノ手裡ニ品物ノ占有ヲ取戻スニ過キサルナリ故ニ其品物ノ所有權ハ買主ニ屬スルモノニシテ其代價ノ仕拂ヲ受クルマテ賣主ニ於テ其品物ヲ所持スルモノトス而シテ買主ニ於テ既ニ品物ヲ領收スルトキハ途中差留權ハ從テ消滅スヘキナリ勿論買主ハ荷物運送ノ途中ヲ短縮スルコトヲ得ヘシ則チ買主ハ荷物運送者ノ送達セント承諾シタル最後ノ場所ニ到着ノ以前ニ於テ品物ヲ占有シ得ルモノナリ

又途中差留權ハ善意ノ第三者ニ荷送證書ヲ讓渡ストキニ消滅スルモノナリ而シテ其讓受人ハ其讓渡ニ付キ價額アル約因ヲ與ヘテ代價ノ未タ仕拂ハレサルコトヲ知ラサルモノナラサル可カラス此理由ニ基キ善意ノ質取人ニ於テ荷送證書ニ對シ金錢ヲ仕拂ヒ若クハ其證書ヲシテ抵當トシテ與ヘタルトキモ賣主ノ物品差留權ハ消滅スルモノトス然レトモ茲ニ注意ス可キハ買主ノ債主ハ運送途中ノ物