

始





13  
3

臨時臺灣舊慣調查會  
第二部調查第三回報告書

# 臺灣私法

第三卷下

臨時臺灣舊慣調查會 寄贈本

明治  
45. 1. 29  
寄贈



臨時臺灣舊慣調查會  
第一部第三回報告書

臺灣私法第二卷 (下卷)

目次

第二編	人事	—
第二章	親族	—
第一節	總說	—
第一款	親族ノ名稱	—
第一項	親族ノ概稱	—
第一目	親屬族	—
第二目	親屬及親族	八
第二項	親族ノ特稱	—
第一目	同宗親ノ名稱	—
第二目	外姻親ノ名稱	一六
第二款	親族關係ノ發生及消滅	二〇



第一項 血統ヨリ生スル親族關係 二一

第二項 婚姻ヨリ生スル親族關係 二八

第三項 養子縁組ヨリ生スル親族關係 三一

第四項 恩義名分ヨリ生スル親族關係 三七

第五項 三父八母 四八

第三款 親族ノ種類及範圍 五五

第一項 親族ノ種類 五六

第二項 同宗 五七

第三項 外姻 六五

第二項 親世 七〇

第三項 親族ノ範圍 七七

第一目 總說 七七

第二目 同宗ノ親族範圍 八四

第三目 外姻ノ親族範圍 八五

第四款 親族關係ノ效果 九六

第一項 私法上ノ效果 九七

第二項 公法上ノ效果 一〇一

第二節 服制 一〇五

第一款 總說 一〇五

第一項 喪服 一〇五

第二項 服 一〇八

第一目 服ノ種別 一〇八

第二目 服ノ等級 一一〇

第三目 服ノ配當 一一五

第四目 臺灣ノ服級 一二七

第三項 服關係 一二三

第二款 服制 一二九



第一項	總說	一三一
第二項	本宗親族ノ服制	一三一
第一目	總說	一三一
第二目	在房在室ノ男女カ本宗親ノ爲ニ服スル服制	一三二
第三目	出嫁ノ嫁女カ本宗親ノ爲ニスル服制	一四一
第四目	出繼ノ男子カ本宗親ノ爲ニスル服制	一四六
第五目	妻カ夫族ノ爲ニスル服制	一五二
第六目	妾カ家長族ノ爲ニスル服制	一五八
第三項	外姻親ノ服制	一六一
第四項	三父八母ノ服制	一六四
第五項	服制ノ摘要	一七一
第一目	正服及義服	一七二
第二目	加服及降服	一七六

第三款	服制ノ效果	一七八
第三節	家	一七九
第一款	總說	一七九
第二款	家口	一八六
第一項	家長	一八六
第二項	家族	一九四
第三款	家ノ設立及廢絶	二〇一
第一項	家ノ設立	二〇一
第二項	家ノ廢絶	二〇六
第四款	家長權及尊長權	二一一
第一項	總說	二一一
第二項	家長權	二一二
第三項	尊長權	二一四
第四節	親族會	二二八



第一款 總說 二二八

第二款 親族會ノ組織 二三一

第三款 親族會ノ權限 二三五

第三章 婚姻 二三七

第一節 總說 二三七

第一款 婚姻制度 二三七

第二款 婚姻ノ沿革 二四二

第三款 婚姻ノ法規 二五三

第四款 臺灣ノ婚姻 二五八

第二節 正式ノ婚姻 二五九

第一款 婚姻ノ成立 二五九

第一項 實質上ノ要件 二五九

第二項 形式上ノ要件 二七八

第一目 總說 二七八

第二目 定婚 二八二

第一則 定婚ノ成立 二八三

第二則 定婚ノ效果 三〇二

第三則 定婚ノ無效及取消 三〇五

第三目 成婚 三〇八

第三項 婚姻ノ制限 三二三

第四項 婚姻ノ無效及取消 三二九

第二款 婚姻ノ效力 三三四

第三款 夫妻財產關係 三四九

第一項 總說 三四九

第二項 粧奩 三五二

第三項 特有財產 三六二

第四款 離婚 三六六

第一項 總說 三六六



第二項	協議離婚	三七〇
第三項	強制離婚	三七三
第四項	離婚ノ效力	三八四
第五款	招出婚	三八七
第三節	變例ノ婚姻	三八八
第一款	招入婚	三八九
第一項	總說	三八九
第二項	招入婚ノ成立	三九五
第三項	招入婚ノ效力	四〇〇
第四項	出舍	四〇六
第五項	招入婚ノ解消	四〇九
第一目	夫妻一方ノ死亡	四〇九
第二目	離婚	四一一
第二款	養媳	四一三

第一項	總說	四一三
第二項	養媳ノ成立	四一八
第三項	養媳ノ效力	四二〇
第四項	養媳ノ解消	四二二
第三款	養婿	四二五
第四節	蓄妾	四二七
第一項	總說	四二七
第二項	蓄妾ノ要件	四三二
第三項	蓄妾ノ效力	四三五
第四項	離縁	四四一
第四章	親子	四四二
第一節	總說	四四二
第二節	實親子	四四四
第一款	實子ノ種類	四四四



第二款	實子ノ所屬	四四八
第三款	認知及否認	四五〇
第四款	實親子關係ノ效力	四五四
第三節	養親子	四五五
第一款	總說	四五五
第二款	養子緣組ノ成立	四六一
第一項	過繼子ノ緣組	四六二
第二項	通常ノ養子緣組	四六八
第一目	實質上ノ要件	四六八
第二目	形式上ノ要件	四七一
第三項	棄兒ノ收養	四七四
第三款	養子緣組ノ效力	四七七
第四款	養子ノ離縁	四八三
第一項	養子離縁ノ原因及方式	四八三

第二項 養子離縁ノ效果

第五章 託孤

第一節	總說	四八七
第二節	託孤ノ開始	四八八
第三節	託孤ノ效果	四八九
第四節	託孤ノ終了	四九二
第四九三		四九五
第四九四		四九八
第四九五		四九八
第四九六		四九八

第六章 相續

第一節 宗祧承繼

第一款	總說	四九八
第一項	宗法ノ沿革	四九八
第二項	官祧ノ意義	五〇〇
第三項	宗祧承繼ノ性質	五〇三
第四項	宗祧ノ限界及種類	五〇六
第二款	宗祧ノ發生及消滅	五〇七



第三款	宗祧承繼人	五一〇
第四款	宗祧承繼ノ效果	五一九
第五款	別子宗法	五二一
第二節	財産承繼	五四六
第一款	總說	五四六
第一項	財産承繼ノ沿革	五四七
第二項	家産及私産	五四九
第三項	家産承繼ノ性質	五六一
第二款	家産承繼ノ開始	五六二
第三款	家産承繼人	五六三
第四款	家産承繼ノ效果	五七四
第五款	家産ノ分割	五七六
第一項	分割ノ時期	五七六
第二項	分割ノ方法	五七七

第一目	遺留家産及贈與財産ノ抽出	五七七
第二目	關分	五八三
第三項	家産分割ノ效果	五八六
第六款	家産承繼ノ承認、拋棄及承繼人ノ曠缺	五九〇
第七款	私産ノ承繼	五九二
第三節	遺言	五九三



臨時臺灣舊慣調查會 臺灣私法第二卷（下卷）  
第一部調查第三回報告書

第二編 人事

第二章 親族

第一節 總說

第一款 親族ノ名稱

支那古來ノ律例及典籍ニ於テ親族關係ヲ表示スルノ名稱甚多ク且同一關係ヲ指稱スルニ種々ノ名稱ヲ用ユ今左ニ之ヲ説明スヘシ

第一項 親族ノ概稱

第一目 親、屬、族

親族ノ一部又ハ全部ヲ概稱スヘキ名稱ノ主タルモノハ親、屬、族ノ三ニシテ此外尙父黨、母黨、妻黨ノ語アレトモ父族、母族、妻族ト同義ナリトス

第一 親

親ハ親愛ノ義ニシテ之ヨリ轉シテ親族ヲ表示スルニ用ユ古典ニ「親親之道、以三爲五」親親故尊祖トア



ルカ如シ上ノ「親」ノ字ハ用言ニシテ親愛ノ義、下ノ「親」ノ字ハ體言ニシテ親族ノ義ナリ律例及其註解ニ於テハ單ニ「親」ノ一字ヲ以テ親族ヲ表示シタルモノナク之ニ他ノ語ヲ附シテ熟用スルヲ常トス

(一) 内親、族親、外親、妻親 内親又ハ族親トハ男系血族ヲ指稱スルノ語ニシテ宗族ト其意義ヲ同クス外親トハ女系ノ血族ヲ指シ母、祖母、姑、姉妹及女、孫女ヨリ連繫シタル血族ヲ總稱ス妻親トハ其字ノ示スカ如ク夫ヨリ妻ノ本生親族ヲ指スノ語ナリ

(二) 正親、旁親 我國ノ直系親、旁系親ノ語ト同義ナリ

(三) 期親、功親、總麻親、祖免親、無服親 此等ノ親ハ對者ノ喪服ニ依テ名ツケタルモノナリ本章第二節ニ説明スヘシ

(四) 同宗親、外姻親 同宗親トハ男系血族及其妻妾ヲ云ヒ外姻親トハ同宗以外ノ親族ヲ云フ

第二 屬

屬ハ從屬ノ義ニシテ之ヨリ轉シテ親族ヲ表示スルニ用ユ禮大傳ニ「親者屬也」トアリ方氏慈カ之ヲ解シテ「夫以卑而屬尊、以幼而屬長、以庶而屬嫡、以旁而屬正、親族之道如斯而已」故曰親者屬也ト説キタル如ク子ハ父ニ屬シ弟ハ兄ニ屬シ衆子ハ嫡長子ニ屬シ旁系諸親ハ父祖ノ宗祧ヲ承繼スル宗子ニ屬シ親族ノ間ニハ皆從屬ノ關係アリ故ニ親族ヲ屬ト爲スナリ而シテ「屬」ノ語ハ亦典籍律例ノ上ニ單用セラ

ル、コトナク他ノ語ト熟用セラル

(一) 親屬、族屬 親屬ハ親族ノ總稱、本款第二項ニ於テ説明スヘシ族屬ハ其一部タル男系血族ヲ表スルノ語ナリ

(二) 家屬 家長ヨリ一家ヲ組織スル人員ヲ指稱スルノ語ナリ(本章第三節家ノ條下ニ於テ詳説スヘシ)

(三) 外屬、外姻屬 外屬ハ同姓、同宗共祖ニ對スル語ニシテ外親ト意義ヲ同クス白虎通ニ「外屬小功已上、亦不得娶也」トアルモノ是ナリ又外姻屬ハ外親ト妻親ヲ合稱スルノ語ナリ(本節第三款第一項參照)

第三 族

族ハ群衆ノ義ニシテ之ヨリ轉シテ血族ノ一團ヲ指稱スルノ語ト爲レリ之ニ廣狹二義アリ廣義ニ於テハ男女兩系ノ血族ヲ指スト雖モ狹義ニ於テハ單ニ男系血族ノ一團ヲ指ス又白虎通ニ「族者湊也、聚也、謂恩愛相流湊也、上至高祖、下至玄孫、一家有吉、百家聚之、合而爲親、生相親愛、死相哀痛、有會聚之道、故謂之族」トアルモノハ狹義ノ族ニシテ下ニ説ク宗族ト同義ナリトス族人、同族、族親、族屬ト云フモノ亦男系血族間ノ關係ヲ指ス

(一) 父族、母族、妻族 父族(父黨)ニハ廣狹二義アリ廣義ニ於テハ父ノ男系血族ハ勿論男系女血族ノ出嫁シテ生ミタル子孫ヲ包括ス狹義ニ於テハ唯父ノ男系血族ノミヲ指ス白虎通ニ「父族四」(次ノ九族ノ條)トシテ掲ケタルモノハ其廣義ニ屬シ爾雅ニ「父黨爲宗族」トアルハ狹義ニ屬ス母族(母黨)妻族(妻黨)ハ母又ハ妻ノ本生親族ヲ總稱シ之ニハ母又ハ妻ノ男系及女系ノ血族ヲ含ムヲ常トス

(二) 宗族 宗族ナル語ハ典籍上ニ屢用ヒラル、所ニシテ同宗共祖ノ一團即男系血族ノ全體ヲ指稱スルノ語ナリ支那ニ於テハ古來父祖ノ祭祀ハ其嫡長子孫ニ於テ之ヲ主ル稱シテ宗ト云フ他ノ男系子孫ハ此宗子ヲ中心トシテ父祖ノ祭祀ニ與ル之ヨリシテ同一始祖ヨリ出テタル男系子孫ハ之ヲ同宗ト云ヒ其一團ハ之ヲ宗族ト云フナリ爾雅ニ「父黨爲宗族」トアルハ既ニ述ヘタルカ如ク父黨ノ語ヲ



狹義ニ用ヒ父ノ男系血族ノミヲ指シタルナリ同宗親ノ妻ハ異姓ニ屬シ本來宗族ニアラスト雖モ法律ノ擬制ヲ以テ宗族ニ準ス尙宗ノ意義及宗族ノ範圍ニ關シテハ後款親族ノ種類及宗祧承繼ノ條下ニ詳説スヘシ

(三) 九族 支那ニ於テハ古來九族及三族ノ語アリ宗族ノ範圍ヲ限定スルノ語トシテ用ヒラレ之ヲ以テ法律上ノ標準ト爲ス場合少カラス而シテ古昔ニ於テハ九族及三族ナル語ハ父族母族及妻族ヲ指スノ語ナリシモ近世ニ於テハ三族ナル語ヲ用ヒス唯九族ナル語ハ今尙律語トシテ用ヒラル古典中九族ノ語アルハ堯典ニ以親九族九族既睦平章百姓トアルヲ嚆矢ト爲スカ如シ然レトモ其意義ニ付テハ解釋區々ニシテ或ハ之ヲ廣義ニ解スルモノアリ或ハ狹義ニ解スルモノアリ

(イ) 白虎通ニ九族ヲ解シテ父族四母族三妻族二ト説ケルハ即之ヲ廣義ニ解スルノ説ナリ而シテ白虎通ハ更ニ父族四ヲ解シテ曰ク父族四者謂父之姓爲一族也父女昆弟適人有子爲二族也身女昆弟適人有子爲三族也身女子適人有子爲四族也ト即自己ヲ中心トシテ父以上ノ宗族全體ト父ノ姉妹ノ子即姑表兄弟姉妹自己ノ姉妹ノ子即外甥及外甥女自己ノ女ノ子即外孫トノ四者ヲ以テ父族ト爲スモノニシテ其範圍頗廣ク自己ノ宗族ノミニ限ラス他ノ宗族ヲモ亦父族ノ中ニ入ル又母族三ヲ解シテ曰ク母族三者母之父母爲一族也母之昆弟爲二族也母之女昆弟爲三族也母昆弟者男女皆在外親故合言之也ト即自己ヲ中心トシテ外祖父母ト母ノ兄弟即母舅ト母ノ姉妹即母姨トノ三者ヲ以テ母族ト爲スモノニシテ父族ニ比シテ其範圍大ニ狹シ蓋女系ヲ輕視シタルノ結果ナルヘシ又妻族二ヲ解シテ曰ク妻族二者妻父爲一族妻之母爲二族妻之親略故父母各一族ト即妻族ハ妻ノ父ト母トノ二者ニ限リタルモノニシテ自己ト全ク血統ノ關聯ナシト雖モ道義ニ基キ族親ニ準シタルモノトス要之白

虎通ノ解説ニ從ヘハ九族ハ父族母族及妻族ヲ含ムヲ以テ同姓異姓ノ二種ヲ包含ス即父ノ同姓ヲ除ケハ他ハ皆異姓ナリトス

又歐陽モ九族ヲ解シテ九族乃異姓有屬者父族四五屬之内爲一族父女昆弟適人者與其子爲一族己女昆弟適人者與其子爲一族母族三母之父母爲一族母之昆弟爲一族母之女昆弟適人者與其子爲一族妻族二妻之父母爲一族妻之母爲一族(白虎通ノ註)ト説ク此ニ母ノ父姓母ノ母姓妻ノ父姓妻ノ母姓ト言ヒ母ノ父母及妻ノ父母ノ宗族全體ヲ指シ母ノ父母兄弟姉妹及妻ノ父母ノミニ限ラサルヲ以テ其説ハ即白虎通ノ説ヨリ範圍廣シ然レトモ其之ヲ父ノ同姓ニ限ラサルハ即一ナリ又許慎ハ古説ニ九族ヲ高祖ヨリ玄孫ニ至ル同姓者ト爲ス者アルニ對シテ説ク爲シテ曰ク禮經麻三月以上服恩之所及禮妻父母有服明在九族中九族不得但施限ノ誤ナルヘシ(白虎通ノ註)ト即許氏ノ説ニ從ヘハ九族ハ總麻ノ服アル族親ヲ以テ其限界ト爲スヘキモノニシテ必シモ同姓者ニ限ルモノト言フヘカラス而シテ夫ハ妻ノ父母ニ對シテ總麻ノ服アリ故ニ異姓タル妻ノ父母モ亦九族中ニアルモノト爲サハルヘカラスト言フニ在リ左レハ許氏ノ説ハ白虎通ノ説ト全然同一ナリヤ否ヤハ之ヲ詳ニスルヲ得スト雖モ妻ノ父母ヲ以テ九族中ニ加フルヲ以テ見レハ又所謂母族三ヲ以テ九族中ニアリト爲スノ説タルコトヲ推知スルニ難カラス即許氏モ亦白虎通ノ説ト同シク父族四母族三及妻族二ヲ以テ九族ト爲スノ説ナルヘシ

惟フニ白虎通ハ漢代ニ成リ歐陽許慎亦此見解ヲ探ルヲ見レハ漢代ニ於テハ祖ヲ尙ヒ親ニ厚フスルノ風ヨリシテ九族ノ範圍モ亦自之ヲ廣義ニ解スルノ説一般ニ行ハレタルモノナルヘシ



上ハ自己ノ高祖ニ至リ下ハ自己ノ玄孫ニ至ル九世間ノ同宗族ヲ云フ故ニ狹義ノ說ニ從ヘハ本來異姓タル母族妻族ハ九族中ニアラサルハ勿論同宗ノ女ノ出嫁シテ生ミタル子女モ亦異姓ナルヲ以テ九族中ニ在ラス堯典ノ「以親九族」ノ註ニ於テ九族高祖至玄孫之親ト説クハ即狹義ノ解說ニ從ヒタルモノナリ蓋此説タルヤ禮喪服小記ニ「親親以三爲五以五爲九上殺下殺旁殺而親畢矣」ト言ヘルニ其根據ヲ有スルカ如シ古典ヲ按スルニ周禮小宗伯ノ「掌三族之別以辨親疏」ノ註ニ於テ「以三爲五以五爲九」ノ語ヲ解シテ「三族謂上親父下親子並己爲三也以父親祖以祖親曾高是謂以三爲五以子親孫以孫親曾元是謂以五爲九皆自三族推之也」(周禮)ト説ク即以三爲五以五爲九ノ語ハ同宗九族即高祖ヨリ玄孫ニ至ル九世間ノ族屬相親ムノ順序ヲ示シタルモノナルヲ知ルヘシ又陳祥道ハ三族ト九族トノ關係ヲ説キテ堯典詩序皆言九族而周禮儀禮禮記特言三族三族舉其本九族極其末舉三族而九族見矣(禮記)ト言ヘリ此意蓋父己子ノ三者ヲ本トシ之ヲ三族ト爲シ上ハ順次ニ高祖ニ至リ下ハ順次ニ玄孫ニ至ルノ族親ヲ以テ九族ト爲スモノニシテ三族ハ本ヲ舉ケ九族ハ末ヲ示シタルニ外ナラス故ニ三族ハ大數ヲ示シ九族ハ其細別ヲ示シタルモノト言フニ在リ要スルニ狹義ノ解說ニ於テハ九族トハ自己ヲ中心トシテ上ハ高祖ニ至リ下ハ玄孫ニ至ルト爲スモノナレハ其當然ノ結果トシテ自己ノ三從兄弟姊妹ニ至ル迄ハ即自己ト同宗ニシテ九族ノ範圍内ナルコト論ヲ待タス是自己ヲ中心トシ上下ニ涉リテ積極的ニ九族ノ範圍ヲ指定シタルモノナリ

又李格非ハ「上殺下殺旁殺而親畢矣」ノ語ヲ解シテ「自己而上殺至於高祖則五世自己而下殺至於玄孫則五世自己而旁殺至於三從兄弟則五世故曰上殺下殺旁殺而親畢矣」(讀書)ト説ク是即消極的ニ九族ノ範圍ヲ指定シタルモノニシテ結局前述陳氏ノ説ト同一トス換言スレハ上ハ五世祖ヲ殺キテ高祖ニ止

メ下ハ來孫ヲ殺キテ玄孫ニ止メ又旁系親ハ殺キテ三從兄弟ニ至テ止ムト云フナリ

又方慤ハ更ニ「上殺下殺旁殺」ノ語ヲ詳説シテ曰ク「曰上殺者遠近之殺也曰下殺者尊卑之殺也曰旁殺者親疏之殺也遠近之殺者近者隆而遠者殺故也尊卑之殺者尊者隆而卑者殺故也所謂親疏者亦若是而已不曰降而曰殺者親愈上則愈殺於遠親愈下則愈殺於卑故也所謂旁殺者亦若是而已三殺既畢則九族之外也」(禮記)ト然レトモ是未以テ九族ノ範圍ヲ指定スルニ足ラス單ニ「上殺下殺旁殺」ノ意義ヲ説明シタルニ止ル而シテ方氏ノ説ハ李氏ト其説明ヲ異ニシ上殺トハ必シモ上ノ祖ヲ殺クノ意ニ非スシテ血統ノ遠近ヲ指シ血統ノ關係遠キ者ヲ殺キテ九族中ニ入レサルコトヲ云フ換言スレハ血統ノ關係遠キ者ヲ殺クトキハ上ヲ殺クモ下ヲ殺クモ又旁ヲ殺クモ共ニ皆上殺ト謂フモノトス又下殺トハ必シモ下ノ孫ヲ殺クノ意ニ非ラスシテ身分上ノ尊卑ノ關係ヲ指シ自己ヨリ尊キ者ハ之ヲ殺クコト少ナク自己ヨリ卑シキ者ハ之ヲ殺クコト多キヲ云フ換言スレハ殺ハ服關係ニ基キ尊者ニ對シテハ服アルモ卑者ニ對シテハ服ナク若クハ其範圍狭キヲ云フモノトス又旁殺トハ親疏ノ關係ニ基クモノニシテ親ナル者ハ之ヲ殺クコト疏ナル者ニ比シ少ナキヲ云フモノトス

如斯方氏ハ殺ノ意義ヲ説明スルニ過キスシテ之ニ依リ未九族ノ範圍ヲ知ルヲ得ス然レトモ方氏ノ他ノ説明ニ徵スルトキハ方氏モ亦陳氏李氏ト其説ヲ同クスルモノタルコトヲ知ルニ足ル蓋方氏ハ更ニ「親親之道成於三窮於九」ト説キ且「人道上由父生下以子生身居其中然後人道成焉此謂成於三變而爲九是所謂九族而人道盡於此矣」ト説ケルハ其意親族關係ハ父己子ノ三者ヨリ始リ上下ノ親ヲ數ヘテ九ニ及ンテ終ルト爲スモノナレハナリ

要之漢代ニ於テハ白虎通ノ説ノ如ク九族ノ範圍ハ之ヲ廣義ニ解スルノ說一般學者ニ承認セラレタ



リト雖モ中世以來陳祥道等ノ如ク九族ノ範圍ヲ狹義ニ解スルノ說一般ニ行ハル、ヲ知ルヘシ孔安國鄭康成王明等モ亦此說ヲ採ル而シテ九族ニハ此ノ如ク廣狹兩義アルヲ以テ此說ヲ採ル明清ノ律例ハ特ニ本宗九族ト稱シ其本宗九族五服正服之圖ノ註記ニ自本身而上曰父祖會高自本身而下曰子孫會玄是本宗九族之服制也ト記シタリ

(四) 三族 周禮小宗伯儀禮士昏禮記仲尼燕居篇ニ於テ各三族ノ語アリ三族モ亦九族ト同シク廣狹二義アリ即白虎通ノ註ニ三族ヲ解シテ三族即謂父族母族妻族也ト説ケルハ廣義ノ解説ニシテ同書ニ九族ヲ父族四母族三妻族ト解スルモノト正ニ一致スルモノニシテ九族ハ唯三族ノ細別ニ外ナラスト爲スモノナリ反之陳祥道カ三族者父子孫也ト説キ周禮精華ノ註解ニ三族謂上親父下親子並己爲三也ト説ケルハ即狹義ノ解説ナリトス今日ニ於テハ三族ナル語ハ單ニ典籍上ノ用語タルニ過キスシテ法律上一定ノ意義ヲ有スル術語ニ非ス

### 第二目 親屬及親族

禮大傳ニ所謂親者屬也又六世親屬屬矣ノ親屬ノ語ハ皆宗族ヲ指スニ用ヒタリト雖モ唐律ニハ既ニ之ヲ以テ宗族以外ノ親族即外親妻親ヲモ指稱シ製ヒテ明清律ニ及ヘリ親族ノ語ハ典籍ノ上ニ多ク之ヲ見ス方氏慤カ親者屬也ヲ解スル語中ニ夫以卑屬尊以幼屬長(中略)親族之道如斯而已ト言ヒ親族ノ語ヲ用ヒタルモ唐明清ノ律中ニハ未此語ヲ見ス唯清律條例ニハ二三之アルモ親屬ヨリ其意義狹ク單ニ宗族ニ限リタルカ如シ即律例ニ於テハ親屬ナル語ヲ以テ親族全體ヲ總括的ニ指稱スルノ語ト爲スカ如シ律例中親屬相爲容隱妻親屬妻妾親屬相盜同姓親屬相盜妻妾與夫親屬相毆親屬相姦ノ

六律ニ於テ特ニ親屬ナル語ヲ用フルニ依リ其然ルヲ知ルヘシ

(イ) 親屬相爲容隱律ニハ

凡同居同居同財共居也親屬相爲容隱謂同居大功以上親屬及外祖父母外孫妻之父母女婿若孫之婦夫之兄弟及兄弟妻妾有罪被殺我其小功以下和容隱及漏泄其事者減凡人三等無服之親減一等謂同居小功以下親屬規定ス茲ニ所謂同居若クハ別居ノ大功以上ノ親トハ專同宗ヲ指シ小功以下ノ親ハ同宗及外姻ヲ含ムコト服圖ノ明ニ示ス所ニシテ且此規定ニハ夫ノ兄弟及兄弟ノ妻外祖父母外孫女婿孫ノ婦及妻ノ父母ヲモ之ヲ明記シ尙無服親ヲモ掲ケタルニ徴スレハ此規定ニ所謂親屬ナル語ハ親族全體ヲ包括スルノ語ナルコト明ナリ

(ロ) 親屬相盜律ニハ

凡各居本宗外親親屬相盜盜謂竊也財物者期親減凡人五等大功減四等小功減三等緦麻減二等無服之親減一等(中略)若同居卑幼將引若將引各居親屬同盜其人亦依本律減又減爲一等科之如卑幼自盜止依律用不必加他人盜己家財物者卑幼依私擅用財物論加二等罪止杖一百云々

ト規定ス即冒頭ニ於テ各居本宗外親親屬ト記シ各居ノ親屬ハ本宗族ト外姻族トヲ含ムコトヲ示シ其註ニモ亦各居親族謂不同門戶不共財物不分同姓異姓自期親大功小功緦麻以至無服之親皆是也ト説キ同宗外姻ノ全體ヲ指スコトヲ示ス且服圖中ノ外親服圖及妻親服圖ヲ見ルニ小功緦麻ノ服ハ外親ニ及ヒ又緦麻ノ服ハ妻親ニ及フヲ示ス即本條ノ親屬ハ親族ノ全體ヲ總稱スル語タルヲ知ルヘシ

(ハ) 親屬相姦律ニハ  
凡姦同宗無服之親及無服親之妻者各杖一百姦者姦夫姦婦姦姦姦外緦麻以上親及緦麻以上親之妻若妻前夫之



ト規定シ同宗ノ有服無服ノ親族ハ言ヲ待タス外親タル總麻以上ノ親及其妻ヲモ亦之ヲ親屬中ニ包含セシメタリ即此規定モ亦親屬トハ獨同宗ノミナラス外親妻親ヲモ包含スルモノナルコトヲ示ス  
(ニ) 同姓親屬相殿律及妻妾與夫親屬相殿律ノ二律ハ共ニ特別ナル親族間ニ於ケル關殿ニ關スル規定ニシテ關殿ニ關シテハ各親族ニ付キ一々規定ヲ別ニスルカ故ニ此二律ニ依テハ親屬ノ意義ヲ定ムルヲ得ス

(ホ) 娶親屬妻妾律ニハ

凡娶同宗無服<sup>姑姪</sup>之親及無服親之妻者<sup>男</sup>各杖一百若娶<sup>宗</sup>總麻親之妻及舅甥妻各杖六十徒一年小功以上<sup>之</sup>各以姦論(中略)若娶同宗總麻以上姑姪姊妹者亦各以姦論

ト規定ス此規定ハ唯同宗親族及其妻妾ノミニ付キ規定スルヲ以テ親屬トハ單ニ同宗族ノミヲ指スノ語タルニ似タリト雖モ是決シテ然ラス本律ハ親族通婚ニ關スル規定ニシテ即同宗族間ノ通婚ヲ禁スルヲ目的トシ異姓タル外親妻親ニ關シテハ別ニ規定アルヲ以テ之ヲ除外シタルニ外ナラス從テ此規定ニ基キ親屬トハ同宗族ノミヲ指スノ語ナリト解スヘカラサルハ勿論ナリトス  
以上諸律ノ外律例ノ規定中親屬ナル語ヲ用フル場合ハ極テ多ク殆ト枚舉ニ遑アラス而シテ以上說明スル所ニ依リ此等ハ皆親族全體ヲ指稱スルノ語ナリト認ムルコトヲ得ヘシ  
然ルニ律例ノ規定ヲ通覽スルニ戶律戶役立嫡子違法律戶律田宅典買田宅律戶律婚姻妻親屬妻妾律強占良家妻女律及刑律關殿殿祖父母父母律ノ五律ノ條例中ニ親族ナル語アルヲ見ル此ノ親族ナル語ハ如何ナル意義ヲ有スルカ親屬ト云フト區別アルヤ否ヤ律例ノ解釋トシテハ親族ナル語ハ親屬

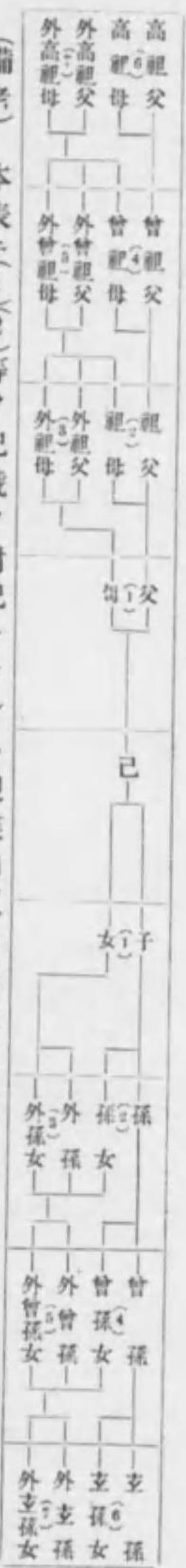
ニ比シ其意義稍狭キカ如シ換言スレハ親族トハ親屬ノ一部ヲ指稱スルノ語ト解スルヲ至當トスルカ如シ蓋族ナル文字ハ既ニ述ヘタルカ如ク廣狹二義ヲ有シ廣義ニ於テハ男女兩系ノ血族ヲ指スモ狹義ニ於テハ男系ノ血族ノミヲ指ス今之ヲ律例ノ用例ニ徵スルニ立嫡子違法律ノ附例ニハ特ニ昭穆相當親族内ト記セルヲ以テ見レハ該例ノ親族ナル語ハ父子ノ倫序アル同宗族ノミヲ指スモノト解スルヲ得ヘク又典買田宅律ノ附例第一ハ家財田產ノ告爭ニ關スル規定ニシテ而シテ家財田產ハ皆同宗族ノ共有ニ係ルモノナルヲ以テ該例ノ親族ナル語モ亦同宗族ノミヲ意味スルモノト解スルヲ得ヘシ又更ニ娶親屬妻妾律及其附例ハ皆同宗族ノ妻妾ヲ娶ル場合ニ關スル規定ナレハ其附例中ノ親族ナル語モ亦同宗族ノミヲ指スモノト解スルコトヲ得ヘシ即此等ノ用例ニ徵シテ稽フルトキハ律例中ノ親族ナル語ハ主トシテ同宗族ヲ指スノ律語ト解スルコトヲ得ヘシ  
要之律例ニ於テハ親屬ナル語ハ親屬關係アル者全體ヲ總稱スルノ語ナルコト疑ナク反之親族ナル語ハ主トシテ父系ノ血族ヲ總稱スルノ語ト解スヘシ  
臺灣ニ於テハ親族關係アル者全體ヲ總稱スルニ適切ナル用語ナキカ如シ然レトモ親族ノ一部ヲ總稱スルノ用語ハ自一定シ通常父方ノ親屬ニ内親又ハ族親ト稱シ母方ノ親族ヲ外戚ト稱シ妻方ノ親族ヲ妻族ト稱シ姑以上ノ者ノ出嫁ニ因ル親族ヲ姻族ト稱シ女ノ出嫁ニ因ル親族及姊妹ノ出嫁ニ因ル親族ヲ姻家ト稱スルノ類是ナリ而シテ父方母方ノ親族ヲ總稱シテ親戚ト稱ス蓋親戚ナル語ハ内親外戚ヲ結合シタルモノナルニ因ルト云フ清律ノ吏律職制大臣專擅選官律ニ親戚ナル語アリト雖モ律例中極テ稀有ノ用語ニシテ解釋上其意義明瞭ナラス從テ臺灣ノ親戚ナル語ト其用例ヲ同クスルヤ否ヤ明確ナラス然ルニ本報告書ニ於テハ我國法ノ用語ニ從ヒ親族ノ語ヲ以テ律例上ノ親屬ノ



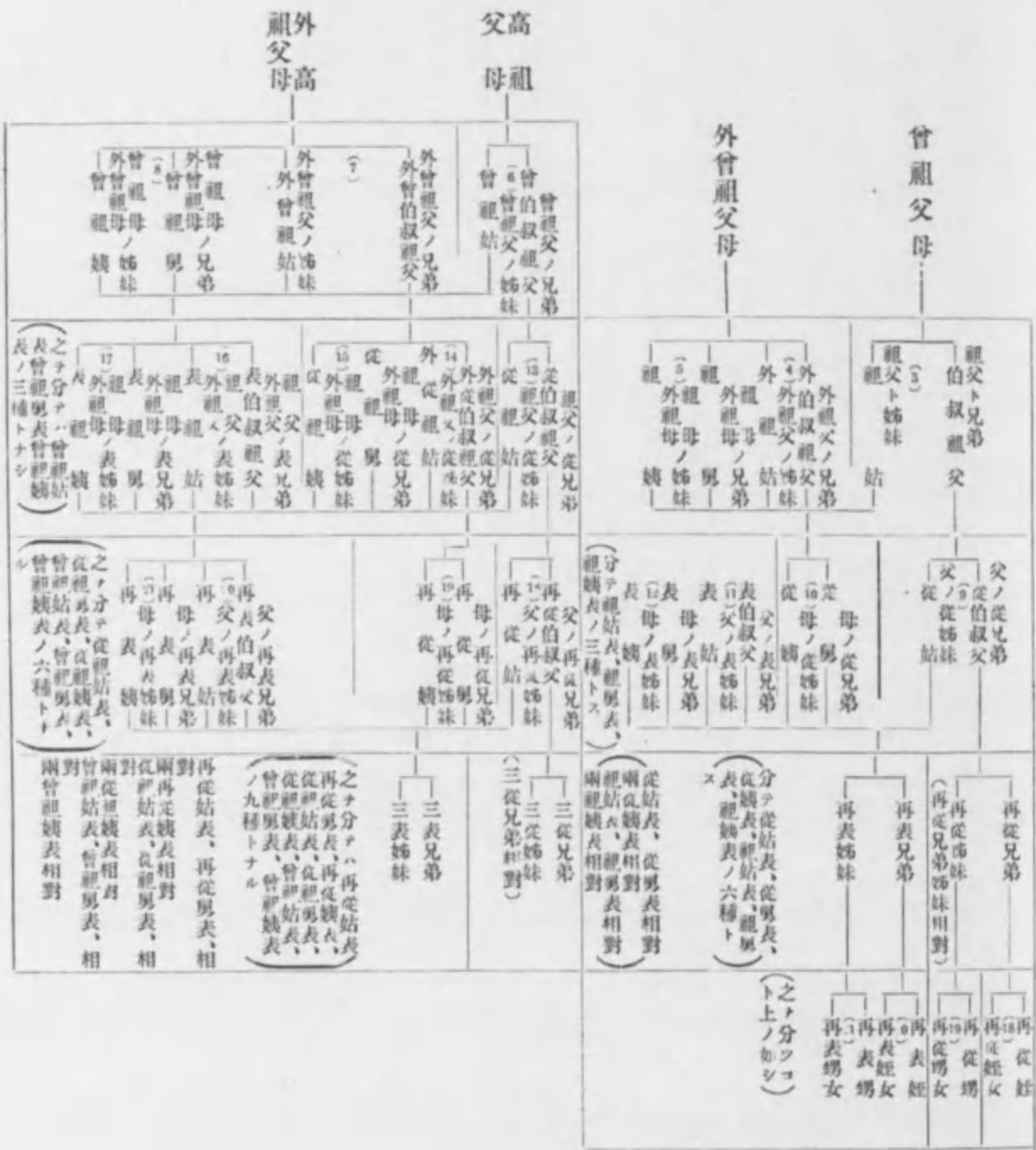
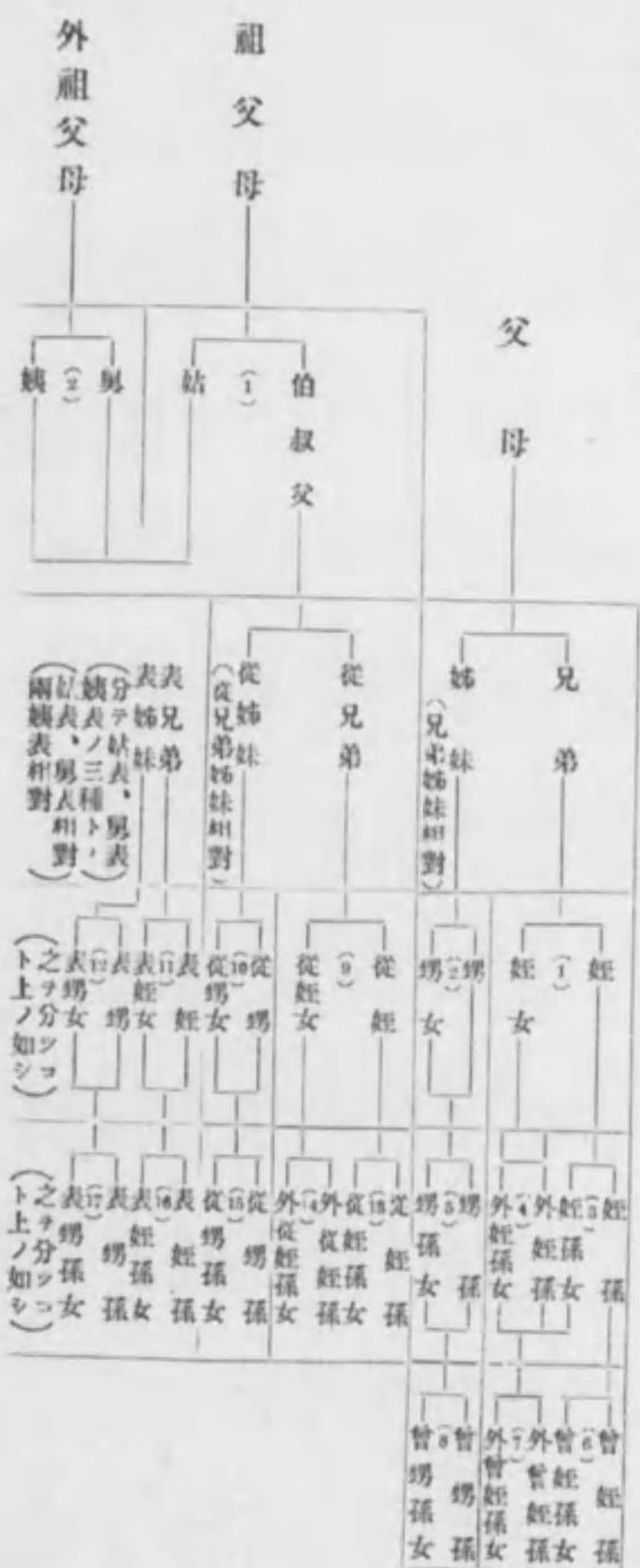
義ニ用ヒ宗族又ハ同宗ノ語ヲ以テ律例上ノ親族ノ義ニ用フヘシ

### 第二項 親族ノ特稱

支那及臺灣ニ於ケル個々ノ親族ノ稱呼法ハ甚煩雜ナリ今左ニ表ヲ附シ之ヲ説明セン  
直系血族親系表 (四世以内ノ親ヲ收ム)



(備考) 本表ニ(1)(2)等ノ記號ヲ附記シタルハ親族相互ノ對照關係ヲ示ス以下倣之  
旁系血族親系表 (四世以内ノ親ヲ收ム)





第一目 同宗親ノ名稱

(一) 直系血族ノ稱呼 日本ト同シ唯其卑屬親ノ男女ヲ分ツ場合ニハ子女、孫、孫女等ト云フ即子女ト云ヘハ子ハ專男子ヲ指シ女ハ專女子ヲ指ス孫以下女子ニ係ルトキハ特ニ女ノ字ヲ下ニ附ス孫女曾孫女等ノ如シ又五世以上ノ祖及五世以下ノ孫ハ皆世數ヲ以テ祖孫ノ上ニ冠シテ之ヲ表シ五世ノ祖六世ノ孫ト云フカ如シ

爾雅ニ父爲考、母爲妣、父之考爲王父、父之妣爲王母、王父之考爲曾祖王父、王父之妣爲曾祖王母、曾祖王父之考爲高祖王父、曾祖王父之妣爲高祖王母、又玄孫之子爲來孫、來孫之子爲暭孫、暭孫之子爲仍孫、仍孫之子爲雲孫トアレトモ物故ノ父母ヲ考妣ト稱スルノ外今此等ノ名稱ヲ用フルコトナシ

又臺灣ノ俗間ニ於テハ父ヲ爺、母ヲ娘、祖父ヲ公、祖母ヲ媽、曾祖父ヲ祖公、曾祖母ヲ祖媽ト云フ

(二) 旁系血族ノ稱呼

(イ) 自己ト同列ニ在ルモノハ男人ハ之ヲ兄弟ト云ヒ女人ハ之ヲ姊妹ト云フ其己ヨリ年長ナルモノ之ヲ兄弟トシ年少ナルモノ之ヲ姊妹トス己ト同列ニ在ルモノハ父系ヨリ來タルモノ、外祖父以上ノ系ヨリ來タルモノアルヲ以テ之ヲ分ツ爲ニ其最近キ父系ノモノヲ單ニ兄弟姊妹ト稱シ祖父以上ノ系ニハ次第ニ從、再從、三從等ノ字ヲ冠ス

(ロ) 父ト同列ニ在ルモノハ男人ハ之ヲ叔伯父トシ女人ハ之ヲ姑トシ祖ト同列ニ在ルモノハ叔伯祖父及祖姑トス曾祖以上ノ列ニ在ルモノ皆之ニ曾、高ノ字ヲ冠シ曾伯祖父、曾祖姑、高伯祖父、高祖姑ト云フ五世ノ祖以上ハ皆世數ヲ冠スルコト直系尊屬親ニ同シ等シク叔伯父及姑ナリト雖モ祖父系ニ屬スルモノ

ノ外ニ曾祖系高祖系ノモノアリ又叔伯祖父モ曾祖系ノ外高祖系五世祖系アリ曾高叔祖亦他ニ同列ノ者アリ之ヲ區別センカ爲ニ其最近キモノハ單ニ叔伯父、姑、叔伯祖父、祖姑等ト稱シ次第ニ從、再從、三從等ノ字ヲ加フルコト兄弟姊妹ニ於ケルカ如シ

(ハ) 子ト同列ニ在ルモノ男ハ姪トシ女ハ姪女トス孫列以下姪孫、曾姪孫、玄姪孫トシ女子ハ孫ニ女ノ字ヲ下ニ附ス尙其以下ニ在ルモノ五世六世等世數ヲ冠スルコト直系卑屬親ニ於ケルカ如シ又同列ニ在ル遠近ヲ分タンカ爲ニ從、再從、三從ノ字ヲ用フルコト兄弟姊妹ニ於ケルカ如シ

書ニ依リ從ノ語ニ代フルニ堂ノ語ヲ以テスルモノアリ堂兄弟姊妹、堂姑、堂伯叔父母等ノ如シ又從再從等遠系ノ兄弟姊妹、伯叔父母、姑、姪ニ對シ最近系ノ者ニハ特ニ親、又ハ胞ノ語ヲ冠スルコトアリ親兄弟姊妹、胞伯叔父ノ如シ、又高祖系ノ尊屬及同輩ニ族ノ語ヲ冠シ族祖父、族伯叔父、族兄弟、族姑ト云フコトアリ其五世以上ノ祖系ヨリ來レル本宗親ニハ一般ニ無服族ノ三字ヲ冠シ無服族伯、無服族姪ト云フヲ常トス

爾雅ニ兄之子弟之子相謂爲後父昆弟、從祖父(父ノ後兄弟)之子相謂爲從祖昆弟トアレトモ今此名稱ヲ用フルモノナシ

臺灣ニ於テハ從兄弟姊妹ヲ親堂或ハ叔伯兄弟姊妹ト云ヒ伯叔祖父母ヲ伯叔、叔、ト云ヒ曾伯叔祖父母ヲ伯祖、叔祖ト云フ

(三) 姻族ノ稱呼

(イ) 本宗姻族 皆男血族ノ妻ニシテ女血族ノ夫ハ本宗ノ内ニ入レス外親ニ入ル(一)男血族ノ妻ハ其尊屬ニ係ルトキハ母字ヲ以テ父字ニ代フ伯叔母、從伯叔祖母ト云フカ如シ但俗間ニハ伯母ヲ姆、叔母



ヲ嫁ト云フ(二)同列親ニ係ルトキハ妻ノ字ヲ以テ其下ニ附ス兄妻弟妻ト云フカ如シ又兄妻ヲ嫂弟妻ヲ弟婦トモ云フ(三)半屬親ニ係ルトキハ婦ノ字ヲ以テ其下ニ附ス子婦孫婦姪婦ト云フカ如シ但俗間ニハ媳ノ語ヲ以テ婦ニ代用ス

(ロ) 夫族及家長族 皆本來ノ名稱ノ上ニ夫又ハ家長ノ字ヲ冠ス但妻ハ夫ノ父母ヲ舅姑ト云フ

### 第二目 外姻親ノ名稱

支那法ハ本宗ヲ重シ外親ヲ輕ニスル結果トシテ其名稱ノ如キモ本宗ニ於テハ明白ナルニ反シ外親ニ於テハ喪服圖ニ掲ケタルモノ、外ハ甚忽諸ニ付シ頗曖昧ナリ今尊卑爲婚律ノ輯注ニ在ル父母之姑舅兩姨姊妹即己之表姑表姨也姊妹ヲ表姑表姨ト稱セハ其兄弟ハ表伯叔表舅ナルハ明ナリ己之堂姨與再從姨即母之堂姊妹再從姊妹也堂姨ト再從姨カ母ノ堂姊妹再從姊妹ナラハ堂舅再從舅カ母ノ堂兄弟再從兄弟タルハ明ナリ父母之姨與堂姨即己之祖姨也之ニ依リ父母ノ舅ト堂舅トハ己ノ祖舅タルヲ知ルヘシ姨ニ堂姨アリ而シテ祖姨ニ堂祖姨ナキモ之ヲ置キテ區別スルヲ可ナリト信ス母之姑與堂姑即己之外祖姑也母ノ姑ハ外祖姑ト云フヘキモ母ノ堂姑ハ外堂祖姑ト稱スルヲ可ナリト信スノ文意ト服圖トヲ比照シ旁ラ士人囑託ノ說ヲ質シ試ニ外親名稱ヲ案出シタリ左ノ如シ

(一) 直系血族ノ稱呼 外親直系屬ノ稱呼ハ本宗直系屬ニ異ラス只其名ノ上ニ外ノ字ヲ冠ス外祖父母外孫ト云フカ如シ臺灣ニ於テハ外祖父母ハ外公外媽ト云フ又爾雅ニ母之考爲外王父母之妣爲外王母トアレトモ今此名稱ヲ用フルコトナシ

其尊屬親ハ本宗ニ於テハ各世父母各一人ナルモ外親ニ於テハ世數ヲ過ルニ隨ヒテ其人數ヲ増シ外

曾祖父母以上ハ世數ヲ二倍シタル内ヨリ一ヲ減シタルモノト爲ル是直系尊屬親ハ世代ヲ追ヒ二ノ比ヲ以テ増加シ父母各一人祖父母各二人曾祖父母各四人高祖父母各八人次第ニ倍加シ而シテ各代本宗尊屬各一人ヲ除キ外祖父母各一人外曾祖父母各三人外高祖父母各七人ト爲ルナリ

(二) 旁系血族ノ稱呼

(イ) 父ノ兄弟ヲ伯叔父其姊妹ヲ姑ト稱スルニ對シ母ノ兄弟ヲ舅或ハ母舅姊妹ヲ姨或ハ母姨ト稱ス爾雅ニ母之姊妹爲從母トアレトモ今此名稱ヲ用フルモノナシ

(ロ) 伯叔父ノ子ヲ從兄弟姊妹ト稱スルニ對シ姑舅姨ノ子ヲ表兄弟姊妹ト稱ス之ヲ別テハ姑表舅表姨表ノ三種ト爲ル此内姑表ト舅表ハ表裏ノ關係ヲ爲シ一方ヨリ見テ姑表トスレハ他方ヨリ反對ニ見テ舅表ナリ然レトモ姨表ハ自身相互ノ關係ヲ爲シ一方ヨリ姨表トスルモノハ他方ヨリ見ルモ姨表ナリ此從及表ノ兄弟姊妹ハ内又ハ外ノ祖父ヲ同クスル兄弟ニシテ二世ノ親ニ屬ス爾雅ニ從母之男子女子爲後母昆弟トアレトモ今此名稱ヲ用フルモノナシ

(ハ) 祖父ノ兄弟姊妹ヲ伯叔祖父祖姑ト云フニ對シ外祖父ノ兄弟姊妹ヲ外伯叔祖父外祖姑ト稱シ祖母外祖母ノ兄弟姊妹ヲ祖舅祖姨ト稱ス伯叔祖父祖姑ニハ内外ノ二アルヲ以テ外親ニ屬スルモノハ特ニ外ノ字ヲ冠シ本宗ニ屬スルモノト別ツト雖モ祖舅祖姨ハ祖母ノ兄弟姊妹モ外祖母ノ兄弟姊妹モ等シク外親ニ屬スルヲ以テ之ヲ區別スルコトナク皆單ニ祖舅祖姨ト稱ス

(ニ) 曾祖父ノ兄弟姊妹ヲ曾伯叔祖父曾祖姑ト云フニ對シ外曾祖父ノ兄弟姊妹ニハ外ノ字ヲ冠シ曾祖母外曾祖母ノ兄弟姊妹ヲ曾祖舅曾祖姨ト稱スルコト前(ハ)ニ於ケルカ如シ  
内外高祖父母以上ノ兄弟姊妹亦之ニ準ス



(ホ) 父ノ從兄弟姊妹ヲ從伯叔父、從姑ト云フニ對シ母ノ從兄弟姊妹ヲ從舅、從姨(堂舅堂姨トモ云フ)ト稱シ又父ノ表兄弟姊妹ヲ表伯叔父、表姑ト稱シ母ノ表兄弟姊妹ヲ表舅、表姨ト稱ス若之ヲ別テハ祖姑表、祖舅表、祖姨表ノ三種ト爲ル

(ヘ) 祖父ノ從兄弟姊妹ヲ從伯叔祖父、從祖姑ト云フニ對シ外祖父ノ從兄弟姊妹ニハ外ノ字ヲ冠シ祖母外祖母ノ從兄弟姊妹ハ從祖舅、從祖姨ト云フ又祖父外祖父ノ表兄弟姊妹ヲ表伯叔祖父、表祖姑ト稱シ祖母外祖母ノ表兄弟姊妹ヲ表祖舅表祖姨ト云フ

内外曾祖父母以上ノ從兄弟表兄弟亦之ニ準ス  
(ト) 再從兄弟姊妹ヲ除キテ内外曾祖父母ヨリ來レル兄弟姊妹ハ合稱シテ再表兄弟姊妹ト云フ細分スレハ此内ニ從姑表、祖姑表、祖舅表、祖姨表、堂舅表、堂姨表ノ六種アリ

内外高祖父母ヨリ來レル兄弟姊妹ハ其三從兄弟姊妹(本宗)ヲ除キテ他ハ合シテ三表兄弟姊妹ト云フ其所出ノ源ニ溯リ亦之ヲ細別スルコト再表ニ於ケルカ如シ然レトモ此區別ハ世數疎遠ニシテ必要ナキカ如シ

内外五世以上ノ祖ヨリ來レルモノハ四表五表トスルコト猶本宗ニ於テ四從五從トスルカ如シ  
(チ) 父ノ再從兄弟姊妹ヲ再從伯叔父、再從姑ト云フニ對シ母ノ再從兄弟姊妹ヲ再從舅、再從姨ト稱シ父ノ再表兄弟姊妹ヲ再表伯叔父、再表姑トシ母ノ再表兄弟姊妹ヲ再表舅、再表姨トス若之ヲ區別セハ從姑表、曾祖姑表、曾祖舅表、曾祖姨表、再從舅表、再從姨表トスヘキカ如シト雖モ世數疎遠ニシテ必要ヲ認メス

父母ノ三從、三表兄弟姊妹亦同法ニ依ル

(リ) 祖父ノ再從兄弟姊妹ヲ再從伯叔祖父、再從祖姑ト稱スルニ對シ外祖父ノ再從兄弟姊妹ニハ外ノ字ヲ冠シ、祖母外祖母ノ再從兄弟姊妹ヲ再從祖舅、再從祖姨ト稱ス、内外祖父母ノ再表兄弟姊妹ハ右ノ再從ノ字ニ代フルニ再表ノ字ヲ以テスルノミ内外曾祖父母以上ノ再從、再表兄弟姊妹亦之ニ準ス  
(ス) 兄弟ノ子孫ハ姪、姪孫トシ姉妹ノ子孫ハ甥、甥孫トス但母舅ヨリ外甥、母姨ヨリ姨甥ト云フ從兄弟姊妹ノ子孫ハ姪甥ノ上ニ從ノ字ヲ冠シ次第ニ再從三從等ニ及フ而シテ姪孫等ハ本宗ト外親トニ屬スルヲ以テ本宗外ハ特ニ外ノ字ヲ冠ス又表兄弟姊妹ノ子孫ハ其姪甥ノ上ニ表字ヲ冠シ次第ニ再表三表ニ及フ

以上言フ所ヲ概説スレハ左ノ如シ  
(イ) 己ト同列ニ在ルモノハ皆兄弟姊妹ト云ヒ本宗以外ハ表ノ字ヲ冠シ世數ノ遠サカルニ隨ヒ更ニ再、三ノ字ヲ冠ス

(ロ) 父母ト同列ニ在ルモノハ其父方ヲ伯叔、姑トシ母方ヲ舅、姨トス其父母ヨリ見テ本宗ナルモノハ世數ノ遠サカルニ隨ヒ從再從三從ノ字ヲ冠シ外親ニ屬スルモノハ表再表三ノ字ヲ冠ス

(ハ) 祖父母ト同列ニ在ルモノハ内外ノ祖父方ヲ伯叔祖父、祖姑ト云ヒ(外祖父ノ方ハ特ニ外字ヲ冠ス)内外ノ祖母方ハ祖舅祖姨ト云ヒ其世數ノ遠サカルニ從ヒ内外祖父母ノ本宗タルト否トニ依リ從或ハ表字ヲ冠シ次第ニ再三ノ字ヲ附ス

曾高祖父母以上之ニ準ス  
(ニ) 子ト同列ニ在ルモノハ兄弟ノ子ト姉妹ノ子トニ分チ姪、甥ノ二トス孫列以下孫、曾、玄ノ字ヲ附スルコト直系卑屬親ニ於ケルカ如シ而シテ其所出ノ再、三從表兄弟姊妹タル別ニ依リ亦從姪、表甥、再從



妊、再表甥等ト名ヲ異ニス

(三) 姻族ノ稱呼

(イ) 外親ノ妻 (一) 諸舅諸表兄弟ノ妻ハ單ニ妻ノ語ヲ其下ニ附ス但舅ノ妻ハ臺灣ニ於テ始ト云フ(二) 諸外祖諸表叔伯父ノ妻ハ母ノ語ヲ以テ父ノ語ニ換フ(三) 諸甥諸外姪ノ妻ハ婦ノ語ヲ下ニ附加ス  
(ロ) 同宗及外親ノ夫 (一) 尊屬及同輩ノ夫ハ夫ノ語ヲ下ニ附シ卑屬ノ夫ハ婿ノ語ヲ附ス但俗間ニ於テハ尊屬ノ夫ハ一般ニ丈ノ語卑屬及妹ノ夫ハ婿ノ語ヲ附ス例ヘハ姑丈、姨丈、姊夫、妹婿、女婿等ノ如シ

(ハ) 夫又ハ家長ノ外親 是別ニ名稱ナシ夫又ハ家長ノ語ヲ冠スルノミ

(ニ) 妻ノ本生親族 別ニ名稱ナシ唯妻ノ語ヲ冠シテ之ヲ表スルノミ但尊屬ニ係ルトキハ岳ノ語ヲ冠シ岳父母、岳祖父母等ト云フコトアリ俗間ニ妻ノ父ヲ丈人、母ヲ丈姆、兄弟ヲ妻舅或ハ舅仔、姊妹ヲ妻姨或ハ姨仔ト云フ

爾雅ニ妻之父爲外舅、妻之母爲外姑、妻之姊妹同出爲姨、女子謂姊妹之夫爲私、男子謂姊妹之子爲出トアルモ今此名稱ヲ用フルモノナシ唯俗間ニ妻ノ姊妹ヲ妻姨或ハ姨仔ト爲セトモ必シモ同出タルニ限ラサルナリ

## 第二款 親族關係ノ發生及消滅

支那法ニ於テモ親族關係ハ血統及婚姻ニ因テ生スルヲ本則トシ此外ニ法律ノ擬制ヲ以テ養子縁組ニ因テ生スルモノヲ認メ尙恩義名分ノ關係ヨリ繼父母及嫡母庶母ノ如キ親子關係ヲ認メ一見恰モ

我國法ニ類似ス然レトモ其血統ハ男系ト女系トヲ區別シ婚姻ハ夫婦關係ノ外ニ夫妻ノ關係ヲ認メ養子ハ宗統ヲ承繼スルモノト承繼セサルモノトヲ分テ其親族關係ノ範圍效力ヲ異ニス故ニ我親族法ノ認メタル親族關係ニ比シテ甚複雜錯綜セリ左ニ之ヲ分別シテ説述スヘシ

## 第一項 血統ヨリ生スル親族關係

支那法ニ於テモ親族關係ハ血統ニ因テ生スルヲ本則トスト雖モ之ヲ婚姻又ハ養子縁組ニ因テ生スル親族ト區別スヘキ名稱ヲ有セス今説明ノ便宜ノ爲ニ假ニ血族ト稱ス

### 第一 血族關係ノ發生

子ハ出生ト同時ニ其父母及父母ノ血族トノ間ニ親族關係ヲ發生ス親子關係ハ血族關係ノ第一ノ連鎖ニシテ祖孫、叔姪、兄弟姊妹等ノ關係ハ此關係ノ延長シタルモノニ外ナラス從テ親子ノ關係絶止スルトキハ例ヘハ子女ノ賣斷ノ如シ之ヨリ連鎖シタル祖孫叔姪等ノ關係モ亦絶止スヘキモノトス而シテ子ハ父ト母トノ兩系ヲ追ヒ其父ト母トハ亦各其父ト母トノ兩系ヲ追ヒ順次其血族タル關係ヲ推擴スルヲ以テ血族ニ男系、女系、男女混系ノ別ヲ生ス而シテ支那法ハ男系血族ヲ重シ特ニ之ヲ宗族又ハ同宗ト稱シ其以外ノ親族ト區別ス宗族ハ諸種ノ事項ニ關シ他ノ親族ニ比シテ其親族タルノ效力強ク範圍亦廣キモノアリ是則支那親族法ノ一大特質ナリトス  
母子間ノ親族關係モ亦其母カ父ノ正妻タルトキト妾タルトキトニ依テ其效力及範圍ヲ異ニス即母カ正妻タルトキハ妾タルニ比シテ子及其直系卑屬ト母及其本生親族トノ間ニ生スル親族關係ノ效力強ク且其範圍廣シ是支那法カ嫡系ヲ重シ庶系ヲ輕スルノ結果ナリ



子ハ父母及其血族トノ間ニ親族關係ヲ生スルヲ通則トスト雖モ支那法ニハ左ノ例外ヲ認ム  
(一) 姦生子ノ場合 姦生子ハ父母ノ何レカ其歸屬シタル一方トノミ親族關係ヲ生シ他方トハ全然關係ヲ生スルコトナシ其父母ノ何レニ歸屬スルカハ姦生子ノ種類ニ依テ異ル支那法ニ於テ姦生子ニ二種アリ

(イ) 無効ノ婚姻ヨリ生スルモノ 男女既ニ同棲シ夫妻相呼フモ其婚姻ノ條件ニ欠缺スル所アルカ爲ニ法律ニ於テ之ヲ無効トシ男女ノ離異ヲ命スルモノアリ如斯男女ノ間ニ生シタル子ハ父母カ離異セラレタルトキハ其何レカノ一方ニ歸屬セサルヘカラス而シテ支那法ハ父ヲ重シ子ハ父ニ歸スヘキモノト爲ス臺灣ニ於ケル慣習亦之ニ從フ

(ロ) 男女ノ私通ヨリ生シタルモノ 支那法ニ於テ有夫姦亂倫姦ハ勿論一切ノ私通ヲ罰シ其間ニ生レタル子ハ之ヲ姦生子ト稱ス姦生子ハ姦夫ニ責付スルノ例(刑律犯姦第三節)ナレトモ若其父タル者カ知レサルトキハ之ヲ其母ニ歸ス實際ニ於テ姦生子ハ母ニ歸スルヲ多シトス蓋支那法ニ於テ姦罪ノ成立ニハ相姦ノ現場ニ於テ捕捉スルヲ要シ單ニ女カ某ト通姦シタリト自白スルモノ、如キハ姦情曖昧跡ノ憑ルヘキナク屢誣告ニ陥ルヲ以テ官ニ於テ之ヲ追論セス唯懷妊シタル場合ニ其女ノミヲ罰ス而シテ姦夫自進ミテ其子ヲ認知スルハ同時ニ自己ノ罪惡ヲ自白スルニ等シ故ニ敢テ之ヲ爲スモノナキニ因ル

臺灣ニ於ケル慣習ハ上述スル所ト同シカラス私通ニ因テ生レタル子ハ母ニ歸スルヲ原則トス但父カ母ノ承諾ヲ得テ之ヲ子養スルハ妨ナシ其母ニ歸シタル者ハ父ト何等ノ關係ナク之ニ反シテ父ニ歸シタル者ハ亦母ト關係ナシ俗諺ニ之ヲ「歸男斷女歸女斷男」ト云フ

(二) 母カ父ノ妾ニシテ其本生父母カ賤民ナルトキ 此場合ニハ子ハ母ノ本生親族ト親族關係ヲ生スルコトナシ律例服制小功ノ部爲外祖父母律ノ註ニ「庶子不爲父後者爲己父母服一項若己母係由奴婢家生女收買爲妾及其父母係屬賤族者不在此例」トアリ即庶子ハ生母ノ父母兄弟等ニ對シ嫡子カ親母ノ父母兄弟等ニ對スルト同一ノ服ヲ有スルモ若生母カ奴婢家生ノ女ヨリ收買セラレタルモノナルトキ或ハ生母ノ父母カ優娼隸卒ノ如キ賤民ナルトキハ全然何等ノ喪服ヲ有セサルモノトス乾隆五十九年ノ說帖(型案匯覽卷四十二)因謀殺人而誤殺母之繼母ニハ其理由ヲ解シテ「如己母或由奴婢收買其父母本有主僕名分或其父母身係優隸輩與齊民不同若概爲制服則良賤無分自應示以區別不在此例」ト記ス生母ノ父母カ奴婢ナルトキ之カ爲ニ喪ニ服セハ主僕ニ屈スルノ嫌アリ生母ノ父母カ優隸ニ係ルトキハ亦賤良ニ屈スルノ嫌アリ故ニ此場合ニハ子ハ生母ノ父母ニ對シテ服ナシト爲ス既ニ服ナク又外姻服圖ニ無服トシテ載明セス之ヲ以テ親族ト爲スコト能ハス是支那法ニ於テ外姻ノ無服親ハ必服圖ノ中ニ無服トシテ載明シタル者ノミニ限リ其載明セラレサル者ハ一切之ヲ親族ト爲サ、レハナリ

(三) 同母異父ノ兄弟姊妹 支那法ニ於テハ同父異母ノ兄弟姊妹ハ同父同母ノ兄弟姊妹ト等シク親(或ハ胞)兄弟姊妹ト稱シ親族タル效力ヲ異ニセスト雖モ同母異父ノ兄弟姊妹ハ何等ノ親族關係ヲ認メス其相干犯シタル場合ハ親族トシテ論セス凡人トシテ處斷スヘキモノトス朱子家禮ニハ「同母異父之兄弟姊妹各服小功五月」トアレトモ律例及則例ニ於テ其喪服ヲ認メサルノミナラス又無服トシテモ服圖ニ載明スルニ至ラス故ニ亦親族關係ナシト論斷セサルヘカラス然レトモ同母異父ノ兄弟姊妹ノ間ニハ通婚ヲ禁ス支那法カ母系ノ兄弟ヲ親族外ニ置キタルハ猶離婚改嫁シタル母ノ父母兄



弟ヲ親族ト爲サ、ルト同一ノ法理ニ基キタルモノニシテ畢竟女系ヲ輕シタル結果ナリトス  
 臺灣ノ慣習モ亦上述スル所ニ從フト雖モ同母異父ノ兄弟姉妹カ同居シタル場合例ヘハ子アル寡婦  
 カ夫ノ死後其子ヲ伴ヒテ他ニ改嫁シ或ハ夫家ニ留リ更ニ後夫ヲ招入シ子ヲ生ミタル場合ニハ尙兄  
 弟姉妹ヲ以テ相呼ヒ親族關係ヲ生スルモノトス然レトモ其居ヲ同クセサルトキハ全路人ノ如ク兄  
 弟姉妹ヲ以テ相呼フコトナシ

第二 血族關係ノ消滅

血族關係ハ死亡ニ因ルノ外消滅セサルヲ本則トス然レトモ支那法ニハ左ノ例外ヲ認ム

(一) 出母嫁母即離婚又ハ改嫁シタル實母ニ對スル場合

(イ) 出母嫁母ノ意義 出母トハ父ト離婚シタル母ヲ云フ嫁母トハ改嫁シ又ハ夫ノ死後ニ後夫ヲ招  
 入シタル母ヲ云フ即出母嫁母タルニハ其條件トシテ(一)實母タルヲ要ス支那法ニハ母ト稱スルモノ  
 甚多シ本款第三項及第四項ニ掲ケタル養母繼母慈母庶母乳母ノ如キハ何レモ恩義名分ノ關係  
 ニ基キ母ノ名ヲ附シタルモノニシテ實母ニアラス故ニ此等カ離婚改嫁スルモ出母又ハ嫁母ト稱ス  
 ルコトナシ出母又ハ嫁母ハ必實母タルヲ要ス然レトモ亦必シモ父ノ正妻タルヲ要セス父ノ妾ト雖  
 モ實母タルトキハ出母嫁母タルコトヲ得道光十八年議覆周際雲生母ノ案禮部則例服制子爲出母頂  
 ノ註故ニ律例會典及禮部則例服圖ノ註共ニ親母ト記スモ其服制ノ註ニハ親生母ト記シタリ服圖ノ  
 註宜シク改ムヘキニ似タリ(二)離婚又ハ改嫁シタルヲ要ス但婚姻ノ取消ハ離婚ニ準スヘク父ノ死後  
 ニ母カ後夫ヲ招入シタルトキハ改嫁ニ準スヘシ蓋支那法ニ於テモ婚姻ノ解消ハ無効ト區別スヘキ  
 モノトシ離異セラルヘキ原因アルモ其婚姻ハ取消サルマテハ成立シ其取消ノ效力ハ既往ニ遡ラ

ス例ヘハ同性不宗者ノ婚姻旁系外親ノ尊卑屬間ニ於ケル婚姻ノ如シ從テ其間ニ生シタル子ハ姦生  
 子ヲ以テ目スヘカラス婚姻ノ取消ニ因テ母カ父家ヲ出ルモノト母ノ間ニハ親族關係ヲ消滅セス故  
 ニ之ヲ出母ト看做スヲ得ヘシ又父ノ死後招婚シタル母ハ依然トシテ尙父家ニ留ルヲ以テ全然父ト  
 相斷ツモノニアラサルモ尙其貞ヲ守ルノ婦ト同視スヘカラス故ニ刑案ハ之ヲ嫁母ト稱ス(參考書第二編  
 第二章親族第一節)  
 (二) 次ニ服圖服制ノ出母ノ註ニハ「被父出トアリ出母ハ父生存中ニ離婚セルモノ、ミヲ指スカ如シト  
 雖モ父ノ死後ニ於テモ或事情ニ因リ歸宗シテ未改嫁セサル者ハ亦此内ニ包含ス蓋父ノ死後ニアリ  
 テモ歸宗シタル母ハ既ニ父ト相斷ツカ故ニ之ヲ親母生母ト同視スヘカラス而モ又改嫁シタルニア  
 ラサルカ故ニ嫁母トモ稱スヘカラサルカ故ナリ又服圖及服制ノ嫁母ノ註ニハ「因父死再嫁他人トア  
 リテ嫁母ハ父ノ死後ニ再嫁シタル者ノミヲ指スカ如シト雖モ離婚ノ後再嫁シタル者モ亦嫁母ト稱  
 スルヲ妥當トスヘシ蓋再嫁スルモノハ父ト相斷ツ其父ノ生前ニ於テスルト死後ニ於テスルトニ區  
 別スヘキ理由ヲ認ムルヲ得サレハナリ  
 (ロ) 出母嫁母ト實子トノ親族關係 出母及嫁母ハ唯其子ト雙方一身分間ヲ限リ親族關係ヲ有スルノ  
 ミ子ト母ノ本生親族トノ間及母ト子ノ直系卑屬トノ間ニ存スル親族關係ハ消滅ス唯子ノ妻ハ夫妻  
 一體ノ主義ニ依リ姻族トシテ親族關係ヲ有ス又嫁母ノ父母ハ親族關係ナシト雖モ其相干犯シタル  
 場合ニハ繼母嫡母嗣母生母ノ父母ノ如ク小功ノ親トシテ之ヲ論ス(刑律開殿大功以下尊長律附例  
 第五)但親母嫡母繼母ノ父母ハ共ニ小功親ナルモ親母ノ父母ノミハ特ニ之ヲ期親尊長トシテ之ヲ論  
 ス然レトモ其改嫁スルトキハ小功親トシテ之ヲ論ス  
 支那法カ父母ノ婚姻解消シタルトキハ子ハ父及其親族ト依然親族關係ヲ保持スルニ反シテ母ノ本



生親族ト關係ヲ斷ツハ畢竟男系ヲ重シ女系ヲ輕スルヨリ來ル結果ナリ元來母及其本生親族カ子ト親族關係ヲ有スルハ母カ父ノ妻又ハ妾タル身分ヲ有スルニ因ルモノナルヲ以テ若母ニ此等ノ資格ナク私通ノ女タルトキハ子父ノ知レスシテ母ニ歸スル場合ヲ除クハ母ニ對シテ何等ノ關係ナシ又父ノ妻妾タル身分ヲ有スルモ離婚改嫁ニ因リ此身分ヲ喪失スルトキハ亦子ト親族關係ヲ喪失スヘキ理ナリト雖モ法律ハ母子ノ如キ最親關係ヲ繼ツニ忍ヒスシテ特ニ其雙方一身間ノミ其關係ヲ保持セシム然レトモ其餘ノ關係即母ノ本生親族又ハ子ノ直系卑屬ニ此關係ヲ及ホサス律ノ解釋者ハ嫁母雖義絶於父出母雖爲父所絶而子無絶母之義ト説キタルモ唯母子各一身ノ間ニ限定スヘキモノトス

(ハ) 臺灣ノ慣習 臺灣ニ於テモ嫁母出母ノ親族關係ハ前述スル所ノ如シ然レトモ父ノ死後ニ招婚シタル母ハ其父家ヲ出テサル間ハ尙之ヲ實母ト同視シ子ハ之カ爲ニ三年ノ喪ニ服シ又母ノ本生親族トモ其親族關係ヲ保持スルヲ常トス

(ニ) 子女ノ賣斷 子女ノ賣斷アリタルトキハ子女ト本生親族トノ間ニ存スル親族關係ハ消滅ス但他日贖身シタルトキハ本來ノ關係ヲ回復ス支那法ニハ或條件ヲ具備スルトキハ尊屬カ卑屬ヲ賣リテ他人ノ奴婢妻妾子女ト爲スコトヲ許スト雖モ此場合ニ賣斷セラレタル子女ト其本生親族ハ尙其親族關係ヲ保存スルヤ否ヤハ律例ノ明文及刑案ニ規定ヲ見ス然レトモ其子女ト本生親族カ將來ニ於テ互ニ相喪ニ服スルハ事實ニ於テ絶無ナルヘク且子ハ本生父母祖父母ニ對シテ全然扶養ノ義務ヲ免ルヘク又互ニ身分上財產上ニ何等ノ權利義務ヲ保留セサルヘク之ヲ以テ親族關係全然消滅スト見ルモ敢テ妨ナキカ如シ故ニ其兩者ノ間ニ刑法上相干犯スル場合ニ於テモ賣斷ニ因テ親子兄弟

叔姪タル情誼ハ既ニ絶エタルヲ以テ之ヲ親族トシテ論スヘカラサル如シ刑律開設祖父母父母律條例ノ第三ニハ義子ニ就テ下ノ如ク規定セリ曰ク異姓義子與伊所生子孫爲本生父母親屬孝服亦俱不准隆等云々ト即義子及其子孫ト義子ノ本生親族トハ依然本來ノ服關係ヲ保持シ其相干犯シタル場合ニハ其制服ニ照シテ處斷スヘシト規定スルト雖モ是唯賣斷セサル義子ニ就テ規定シタルモノト見ルヘク奴婢婢妾ノ如ク賣斷シタル義子ニハ適用スヘカラサルナリ

臺灣ニハ既ニ説キタルノ如ク婢アリテ奴ナシ婢ハ皆買斷ニ係ル(奴婢ノ部參照)妾ハ娶入ノモノヨリモ買斷シタルモノヲ多シトス妻ニハ稀ニ買斷シタル養媳又ハ婢ヨリ收取シタルモノアリ養子ノ内ニハ螟蛉子ト稱シ買斷シタルモノ多シ此等買斷セラレタル子女ハ何レモ將來本生親族ト全然親族關係ヲ斷絶シ互ニ何等ノ權利義務ヲモ保留セサルモノトス俗間ニ賣子無叫子名賣田無由田頭行ト云フハ主トシテ螟蛉子ニ就テ云ヒタルモノナル可キモ亦賣斷シタル婢妾養媳養女ニモ適用セラレ

ヘキ俚諺ナリトス尙後章婚姻及親子ノ條下ニ於テ各別ニ之ヲ詳説スヘシ  
妾モ賣斷セラレサルモノハ依然生父母及其親族ト親族關係ヲ保持スヘシ服制服圖ニハ出嫁ノ女カ本生親族ニ對スル服及其反對ニ本生親族カ出嫁ノ女ニ對スル服ヲ掲クト雖モ此出嫁ノ女ノ中ニ妾ヲモ含ムヤ否ヤニ付テハ疑議ヲ抱クモノナキニアラス律例妾爲家長族服之圖ノ註ニ家禮儀節ノ説ヲ引キテ曰ク妾爲其父母降服期年爲其私親如路人庶子爲其母之父母兄弟姊妹皆無服庶子之子爲其父之生母止服不杖期トアリ其妾爲父母降服期年ト云フハ妻カ父母ノ爲ニスル服ト同シ然レトモ爲其私親如路人ト云ヒ庶子爲其母之父母兄弟姊妹皆無服ト云ヘルハ妾カ買斷セラレタルモノニ係リ或ハ又其本生親族カ奴婢優娼隸卒ノ如キ賤族ニ係ル場合ヲ云ヘルモノナルハタ之ヲ一般ノ妾ニ適



用スヘカラス又律例服制小功ノ部爲外祖父母ノ下ニ即親母之父母ト註シ且庶子不爲父後者爲己母之父母與親母之父母服同外祖父母報服亦同其母之兄弟姊妹服制及報服亦與親母同姑舅兩姨兄弟姊妹服亦同(中略)再庶子不爲父後者爲己母之父母服一項若己母係由奴婢家生女收買爲妾及父母係屬賤族者不在此列ト記ス即庶子ハ父ノ宗祧ヲ承繼セサル場合ニハ其生母ノ父母兄弟姊妹及姑舅兩姨兄弟姊妹(父ノ姊妹母ノ兄弟姊妹ノ子ヲ云フ)ニ對シテ嫡子カ親母ノ本生親族ニ對スルト同一ノ服ヲ有スレトモ其母カ買斷セラレタル者ナル場合或ハ其母ノ本生父母カ賤族ニ係ル場合ハ此例外ナリト爲ス依是觀之ニ家禮儀節ノ語ハ服圖註ニ引用セラレモ一家ノ私言ニ止マリ法律ノ認メタル所ニアラサルハ明ナリ況ヤ妾ノ子ハ妾ノ父母兄弟姊妹及兄弟姊妹ノ子ニ對シテ妻ノ子カ妻ノ父母兄弟姊妹及兄弟姊妹ノ子ニ對スルト同一ノ服關係ヲ有スルニ其母タル妻カ其父母ニ對スルノ外喪服ナシトスルハ頗奇恠ナリト言ハサルヘカラス果シテ然ラハ妾ハ猶妻ノ如ク本生親族ニ對シテ喪服ヲ有スルモノト爲スヘク即服制圖ニ掲ケタル出嫁ノ女ノ内ニハ妾ト爲リタル者ヲモ含ムモノト解スヘシ

### 第二項 婚姻ヨリ生スル親族關係

支那法ニハ未婚婚姻ヨリ生スル親族關係ヲ表スヘキ特別ノ名稱ナシ今說明ノ便宜ノ爲ニ假ニ姻族ト稱ス

支那法ニ於テ婚姻ト稱スルハ主トシテ夫妻ノ結合ヲ指スト雖モ尙此外ニ夫妻ノ結合ヲ認ム妻ハ私通ノ女ニアラスシテ法律ノ認メタル第二級ノ配偶者トナリ從テ支那ニ於ケル姻族ハ夫妻關係ヨリ

來レルモノト夫妻關係ヨリ來レルモノトアリ

#### 第一 夫妻關係ヨリ生スル姻族關係

(一) 夫ト妻トノ關係 夫妻ハ宗族ノ根源ニシテ支那法ハ常ニ夫妻一體ノ主義ヲ取り妻ヲ以テ妻ヲ以テ夫ノ宗族ニ準シタリ

(二) 妻ト夫ノ親族トノ關係 支那法ニ於テ夫ノ親族ヲ重シ妻ハ夫ノ親族即(一)夫ノ血族(男系女系ヲ含ム)(二)夫ノ血族ノ妻ト親族關係ヲ有スルモノトス妻ト夫ノ血族ノ妻トハ二重ノ姻族關係ニシテ我國法ニ於テハ親族ト認メサル所ナリト雖モ支那法ニ於テハ男系血族ヲ重シ其妻ト妻トノ間ニ親族關係ヲ生セシム

(三) 夫ト妻ノ親族トノ關係 夫ト妻ノ親族トノ間ニモ亦親族關係ヲ生ス然レトモ支那法ハ夫ノ親族ヲ重シ妻ノ親族ヲ輕ス故ニ夫カ妻ノ親族ニ對スル親族關係ハ妻カ夫ノ親族ニ對スル關係ニ比シテ其效力弱ク且其範圍狹小ナリ又妻ハ夫ノ姻族ト親族關係ヲ有スト雖モ夫ハ唯妻ノ血族ト親族關係ヲ有シ二重ノ姻族關係ヲ有スルコトナシ

(四) 妻ト夫ノ前妻ノ子及妾ノ子トノ關係及夫ト妻ノ前夫ノ子トノ關係 律例ニハ之ヲ繼父母又ハ嫡母ト稱シ血族ニ準ス本款第四項ニ至リ說述スヘシ

(五) 妻ト夫ノ前妻ノ本生親族トノ關係 前妻カ離婚改嫁シタルニアラス唯死亡シタルモノナルトキハ夫ト前妻ノ親族トハ其關係未斷絶セス然レトモ後妻ハ前妻ノ本生親族トハ何等ノ關係ナシ

(六) 養媳又ハ養子ト將來其配偶者ト爲ルヘキ者ノ親族トノ關係 支那法ニ於テ其子ノ妻ト爲スヘキ目的ヲ以テ未適婚年齡ニ達セサル幼女ヲ養入スルコトアリ之ヲ過門童養ノ媳ト云フ又其反對ニ



家女ノ夫ト爲スヘキ目的ヲ以テ豫幼男ヲ招入スルコトアリ即之ヲ過門童養ノ婚ト云フ今略シテ前者ヲ養媳後者ヲ養婿ト稱スヘシ支那法ニ於テモ姻族關係ハ男女カ婚姻シタル時ヨリ發生スルヲ本則トスト雖モ養媳養婿ノ場合ニハ之カ例外ヲ爲シ未成婚サセルモ其配偶者タルヘキ者ノ家ニ入りタルトキハ養媳又ハ養婿ト其配偶者ト爲ルヘキ者トハ互ニ他方ノ親族ニ對シテ兩者ノ婚姻シタルト同一ノ親族關係ヲ生スルモノトス

第二 夫妻關係ヨリ生スル親族關係

- (一) 家長ト妾トノ關係 妾ハ夫ヲ呼ヒテ家長ト稱ス妾ハ妻ヨリ其地位低シト雖モ亦法律ノ認メタル配偶者ナリ支那法ハ妾ヲ以テ家長ノ親族ト爲スノミナラス進ミテ之ヲ宗族ニ準シタリ
- (二) 妾ト家長ノ親族トノ關係 妾モ亦家長ノ親族ニ對シ親族關係ヲ生ス然レトモ法律ハ妾ヲ賤ミ妻ト同等ノ地位ニ置カス從テ妾ト家長ノ親族トノ親族關係ハ妻ト夫ノ親族トノ關係ニ比シテ其效力弱ク且其範圍狹シトス律例ニ於テ妾ハ唯家長ノ祖父母父母妻及子孫ニ對シテ親族關係ヲ有スルノミ但妾ト其所生ノ子孫曾玄トノ關係ハ血族關係ナルカ故ニ其範圍ヲ割セサルハ勿論ナリ又妾ニ子女アルトキハ家長ノ子孫自己所生ノ子ヲ除クニ對シ庶母庶祖母タルノ地位ヲ有シ血族ニ準スルコト本款第四項ニ於テ詳説スヘシ
- (三) 妾ト妻又ハ他妾トノ關係 此場合モ亦親族關係ヲ生ス然レトモ他方ノ本生親族トノ間ニハ此關係ナシ
- (四) 家長ト妾ノ本生親族トノ關係 家長ト妾ノ本生親族トハ全親族關係ヲ有セス是亦妾ヲ賤ミテ敢テ妻ト同等ノ地ニ置カサル結果ナリトス從テ婦女カ婚姻シタル場合ニ婦女ノ本生親族ハ其婦女

カ妻ト爲リタルトキノミ其女ノ夫ト親族關係ヲ有スルモ妾ト爲リタルトキハ何等ノ關係ヲモ生スルコトナシ

第三 姻族關係ノ消滅

姻族關係ハ婚姻カ解消スルトキハ消滅ス而シテ支那法ニ於ケル婚姻ノ解消ハ既ニ述ヘタルカ如ク婚姻ノ取消離婚及妻妾ノ改嫁ニ因ルヲ常トシ配偶者一方ノ死亡ハ必シモ婚姻ノ解消ヲ來サス而シテ婚姻ノ取消ハ支那法ニ於テモ亦宜シク無効ト區別スヘキモノニシテ取消サルヘキ婚姻ハ姻族關係ヲ發生スルニ妨クル所ナシ且取消アリタル後モ其效力ハ既往ニ遡ラス即發生シタル姻族關係ハ全然發生セサリシモノト看做サス取消アリタル日ヨリ消滅セシムルモノトス尙後章婚姻ノ條下ヲ參照スヘシ

第三項 養子縁組ヨリ生スル親族關係

支那法ハ又擬制ヲ以テ養子縁組ニ因テ生スル親子關係ヲ認ム然レトモ之ヲ示スヘキ特別ノ名稱ナシ今假ニ次目ニ掲タル擬親子ノ關係ト共ニ之ヲ準血族ノ關係ト稱スヘシ  
養子縁組ヨリ生スル親族關係ノ效力及範圍ハ養子ノ種類ニ依テ異ナル而シテ又律例ノ規定ト臺灣ノ慣習トハ相一致セス今先律例上ノ養子ニ就テ其親族關係ヲ説キ次ニ臺灣ニ於ケル養子ニ論及セントス

第一 所後ノ父母(嗣父母)ト過繼子(嗣子)

(一) 所後ノ父母及過繼子ノ意義 過繼子トハ宗統ヲ承繼スル養男ナリ之ニ對シテ其養親ヲ所後ノ



父母ト云フ條例ニハ過繼子ヲ單ニ繼子ト云ヒ刑案ニハ之ヲ嗣子ト云ヒ其養親ヲ嗣父母ト云フ律例ノ規定ニ據レハ自己ニ繼嗣タルヘキ男子ナキトキハ同宗ノ中ヨリ昭穆ノ序ヲ正シテ繼嗣ヲ立テ若同宗中ニ嗣ト爲ルヘキ者ナキトキハ同姓ノ中ヨリ選立スルコトヲ許ス此養子ハ支那法上ニ於ケル正式ノ養子ニシテ所謂爲人後者是ナリ

(二) 所後ノ父母ト過繼子トノ親族關係 此關係ハ全然實親子ニ準シ過繼子ハ養家ニ於テ嫡長子タル身分ヲ取得ス而シテ所後ノ父母及其親族ト過繼子及其配偶者直系卑屬トノ關係モ全實親子ヨリ生スル親族關係ニ準ス

第二 養父母ト養子

(一) 養父母ト養子ノ意義 養子トハ宗祧ヲ承繼セサル異姓又ハ同姓異宗刑案ニ不宗ノ字ヲ用ユノ養子ナリ其男ニ係ルトキハ特ニ義男ト云ヒ女ナルトキハ義女ト云フ之ニ對シテ其養親ヲ養父母ト云フ戸部則例ニハ「義男女婿爲所後之親親愛者聽其相爲依倚酌給財產」トアリ養子ノ養親モ所後ノ親ト云フコトナキニアラサルモ養子ハ宗祧ヲ承繼スルモノニアラサルカ故ニ其養親ヲ所後ノ親ト云フハ妥當ニアラス律例ノ規定ニ據レハ異姓ノ子ヲ養フコトヲ許スモ嗣ト爲シ又ハ姓ヲ改ムルコトヲ得ス唯終身親子トシテ相依倚スルコトヲ許スノミ又律例ニハ常ニ異姓ノ養子ト連書シ恰モ養子ハ異姓ニ限ルカ如シト雖モ刑案ニハ同姓不宗ノ養子ヲ認ム即同姓ナルモ異宗ニシテ宗祧ヲ承繼セサルトキハ亦之ヲ養子ト稱スルコトヲ得ルナリ

(二) 養父母ト養子ノ親族關係 養父母ト養子ハ終身相倚依スルコトヲ得且養子ハ養父ヨリ財產ノ酌給ヲ得ヘシト雖モ其間ニ喪服ノ關係ナク之ヲ過繼子ト所後ノ父母トノ關係ニ比視スヘカラサル

ハ勿論養子ト養父母トノ關係ニモ準スヘカラス全然親族關係ナキモノトス然レトモ其干犯シタル場合ニハ恩義ノ厚薄ニ依リ或ハ實親子ニ準シ或ハ家長ト雇工人トノ關係ニ準シテ之ヲ論シ通常人トシテ處斷スルコトナシ

第三 養父母ト養子

(一) 養父母及養子ノ意義 養父母トハ三歳以下ノ遺棄兒及同宗ノ子(立テ、嗣ト爲サ、ルトキ)ヲ撫養スル者ヲ合稱ス但遺棄兒ニ對シテハ養父母共ニ有ルモ同宗撫養ノ子ニ對シテハ養母ノミアリテ養父ナシ而シテ養父母ヨリ抱養ノ子ニ對スル特別ノ稱呼ナシ今假ニ養子ト稱ス(道光十二年禮部覆准山東巡撫咨ノ用語ニ依ル)遺棄兒ハ必三歳以下ニテ收養シタル場合又同宗ノ子ハ必立テ、嗣ト爲サ、ル場合ニ限リ養父母ト稱ス若遺棄兒ヲ四歳以上ニテ收養スルトキハ前ニ掲ケタル養父母ト爲リ同宗ノ子ヲ立テ、嗣ト爲ストキハ所後ノ父母ト爲ルヘシ

(二) 養父母ト養子トノ親族關係

(イ) 養父母ト養棄兒トノ關係 養父母ト養棄兒トハ終身相倚依シ養棄兒ハ養父ヨリ財產ノ酌給ヲ受クルコトヲ得ヘク且養父ノ姓ニ從ハシムヘク又棄兒ハ養父母ニ對シテ抱養ノ恩アルカ故ニ齊衰期年ノ喪ニ服ス然レトモ養父母ヨリ之ニ對シテ報服ナシ即親子タル關係ヲ付與スト雖モ此關係ハ親子雙方ノ一身ヲ限リ養父母ノ親族又ハ養棄兒ノ直系卑屬ニ至ルマテ擴張スルコトナシ但棄兒ノ妻ハ養父母ニ對シテ喪服ヲ有セサルモ夫妻一體ノ主義ニ依リ親族關係ヲ有スヘシ

(ロ) 養父母ト抱養シタル同宗ノ子トノ關係 此養子ノ内ニハ單ニ養親ノ家ニ寄養セラレ成長ノ後生家ニ復歸スルモノアリ(即道光十二年禮部覆准山東巡撫咨ニ如母已歿而或爲同宗之他母撫養即異



姓親戚亦有之、此恩出於所養之母、不必更有所謂養父トアルモノ、如シ又養親ノ家族トナリ終身其家ヲ出テサルモノアリ(即立嫡子違法律ノ輯註ニ、不曰立嗣、而曰養同宗之人爲子、則所養之子、未必即應立嗣之人也、但既自幼撫養、恩義爲重、所養父母尙未有子、分當奉事、不得即捨去耳)トアルモノ、如シ禮部則例ハ之ヲ分別スルコトナク、養子ハ養母ニ對シテノミ不杖期ノ喪ニ服セシメ、養父及其親族トハ本來ノ同宗關係ノ外ニ何等新ナル親族關係ヲ生セシメス前ノ場合ニハ其恩義唯養母ニ對シテノミ存スルヲ以テ養母ヲ認メテ養父ヲ認メサルモ可ナリト雖モ後ノ場合ニハ其恩義養父養母ニ對シテ共ニ之アリ然ルニ養母ノミヲ認メテ養父ヲ認メサルハ隨其權衡ヲ失スルノ嫌アリ又養父カ伯叔父從伯叔父ノ如キ近親ニ屬スルトキハ尙可ナリト雖モ若遠ク無服親ニ屬スルトキハ却テ義親子ノ關係ニ比シテ其輕キニ失スヘシ要スルニ此點ニ於テ則例ハ不備タルヲ免レスト云フヘシ

第四 養親子關係ノ消滅

以上舉タル各種ノ養父母ト養子トノ關係及之ヨリ生スル總テノ親族關係ハ(一)養子ノ離縁ニ因リ全然消滅スルノミナラス(二)又養母カ離婚シ又ハ改嫁シ他家ニ入ルトキハ養母ハ養父ト義絶スルヲ以テ養子ニ對シ母子ノ關係消滅スルモノトス是名例律稱期親祖父母律ノ註ニ「改嫁義絶不與親母同」ト云ヒ又其輯註ニ「若嫡繼慈養母本非所生、既已改嫁、義絶子父、不爲父也妻、即不爲子也母矣、故註云不與親母同也」中略養母被出、則無服皆當隨事酌之ト言ヘル所以ナリトス而シテ律ニ所謂養母ハ所後ノ母ヲ云フモノナレトモ其理ハ各種ノ養母ニ付キ同一ナラサル可ラス養母ノミアリテ養父ナキ場合ニモ亦同様タルヘシ

第五 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テハ宗祧承繼ノ制廢シ養子ニ宗祧ヲ承繼スルモノト然ラサルモノトノ區別ナシ又異姓亂宗ノ禁制ハ全行ハレス從テ養子ハ姓ノ異同ニ因テ其身分ヲ異ニスルコトナシ故ニ臺灣ニ於ケル養子ノ種類ハ律例ノ規定ト異リ其親族關係モ亦前述セル所ト符合セス

(一) 養子ノ種類

(イ) 過房子又ハ過繼子 姓ノ異同ヲ問ハス生家ト絶縁セサル養父ハ之ヲ過房子又ハ過繼子ト云フ過房ノ語ハ本來生家ト養家トノ間ニ房關係即同宗關係アル場合ニ生スルヲ本義ト爲スト雖モ臺灣ニ於テハ必シモ此意義ノミニ用ヒス同姓異宗ハ勿論異姓ト雖モ其養子カ賣斷セラレサル限りハ尙過房ト稱スルヲ常トス條例ニハ異姓ノ義子ニモ過房ノ語ヲ用ヒタル所アリ(判例關係、遺囑、繼承、母父、附例第二)思フニ過房ノ語ヲ異宗異姓ノ間ニマテ廣ク用ユルハ臺灣ノミナラス支那内地ニ於テモ亦然ルカ如シ又過繼ノ語ハ本來養父ノ宗祧ヲ承繼スルノ義ニシテ過繼子ハ律例上ニ所謂爲人後者即所後ノ子ヲ指ス然レトモ臺灣ニハ宗祧承繼ノ制廢絶シ唯財產及祭祀ノ承繼アリ而シテ之ヲ承繼スルモノハ必シモ宗子ノ特權ニアラス嫡子庶子ハ勿論養男子モ亦等シク此權ヲ有ス故ニ臺灣ニ於テ過繼子ト稱スルハ律例上ニ所謂所後之子ニアラスシテ廣ク養父ノ生家ト絶縁セサルモノヲ指稱ス即過房子ト全其意義ヲ同クス

(ロ) 螟蛉子 姓ノ異同ヲ問ハス生家ト絶縁シタル養父ヲ云フ收養セラレタル遺棄兒モ亦生家ト絶縁スルヲ以テ此内ニ包含ス

前ニ掲ケタル養父ノ區別ニ付テハ一二ノ異說ナキニアラス即(一)同姓ノ養子ハ悉ク過房子ニシテ異姓ノ養子ハ螟蛉子ナリト爲ス者アリ是過房子螟蛉子ノ區別ハ一ニ姓ノ異同ニ依リ其生家ト絶縁シ



タルト否トニ關係スル所ナシト爲スモノナリ然レトモ此說ハ臺灣現時ノ實情ト相合セズ臺灣ニ於テ同姓異宗ノ養子ニシテ買斷シタルモノ少カラス而モ之ヲ以テ過房子ト爲スモノナシ又外親妻親特ニ招婿ノ子ヲ養フモノ多シ此等ハ異姓ニ係ルト雖モ買斷セサルヲ以テ螟蛉子ト稱スルモノナシ

(二)或ハ生家ト絶縁セルモノハ姓ノ異同ヲ問ハス螟蛉子ト稱スヘキモ絶縁セサルモノヲ悉ク過房子ト爲スヘカラス過房子ハ必同姓タルモノニ限リ異姓ニシテ絶縁セサルモノハ別ニ過繼子又ハ承繼子ト稱スヘシト説クモノアリ此説異姓ノ養子モ絶縁セサルトキハ螟蛉子ニアラス同姓ノ養子モ絶縁シタルトキハ螟蛉子ナリト爲セルハ前説ニ勝レリト雖モ絶縁セサル異姓ノ養子ニ過繼子ノ名ヲ冠シ以テ同姓ノ養子ト區別セントスルハ亦臺灣一般ノ實情ニ適セス蓋臺灣ニ於テ過繼又ハ出嗣ト云フハ養家ノ宗祧ヲ承繼スルノ義ニアラス單ニ其祭祀及財産ヲ承繼スルノ義ニシテ此點ニ於テ養子ノ姓ノ異同ハ何等ノ差別アラサレハナリ故ニ粵族ハ勿論閩族ニ於テモ臺南ニ於ケル一二ノ學者ヲ除ケハ皆過房子ト同一ノ意義ニシテ同姓ノ養子モ過繼子ト稱スルヲ得ヘク其反對ニ異姓ノ養子モ亦過房子ト稱スルヲ得ヘシト爲ス思フニ此等ノ異説ハ過房子ヲ以テ律例上ノ過繼子ニ當リ螟蛉子ヲ以テ養子ニ當ルト爲ス觀念ヨリ來ルモノナリト雖モ律例ノ過繼子及養子ハ決シテ臺灣ニ現在スル過房子螟蛉子ニ相當スルモノニアラス尙後章親子ノ條下ニ説ク所ヲ參照スルヲ要ス

(ハ)養女 養子カ女ナルトキニハ其姓ノ異同ヲ問ハス又生家ト絶縁スルト否トニ拘ラス一般ニ養女ト概稱ス

(二)養親子ノ親族關係 臺灣ニ於ケル養子女ハ其養家ニ於テ全實子女タルノ身分ヲ取得シ其養親子ノ間又ハ養親及其親族

ト養子並ニ其配偶者直系卑屬トノ間ニモ亦全實親子ヨリ生スルト同一ノ親族關係ヲ生ス而シテ此等ノ關係カ養子ノ離縁ニ因テ消滅シ又養子ト養母トノ關係ハ養父ト養母トノ婚姻解消ニ因テモ亦消滅スルコトハ律例ノ規定ニ異ラス

#### 第四項 恩義名分ヨリ生スル親族關係

支那法ニハ實親子及養親子ノ外ニ恩義名分ノ關係ヨリ親子ノ名目ヲ附シ之ニ親族關係ヲ擬シタルモノアリ今假ニ擬親子ノ關係ト云フ而シテ養親子及擬親子ノ關係ハ何レモ血統ノ關係ナクシテ親子ニ準スルモノナルカ故ニ亦假ニ準血族ト稱スヘシ

##### 第一 繼父ト妻ノ前夫ノ子

(一)繼父ノ意義 繼父トハ母ノ後夫ニシテ現ニ同居シ或ハ同居シタルコトアル者ヲ云フ即繼父ト稱スルニハ其條件トシテ(一)實母又ハ繼母ノ後夫タルヲ要ス詳カニ云ヘハ一方ニ於テ母ハ必シモ父ノ正妻タリシヲ要セス妾タルモ亦可ナリト雖モ他方ニ於テハ必後夫ノ正妻ト爲リタルコトヲ要ス故ニ子アル妻カ他人ノ妾ト爲ルトキハ繼父ノ關係ヲ生セスト雖モ之ニ反シテ子アル妻カ他人ノ妻トナルトキハ此關係ヲ生スヘシ又繼父ハ本來實母ノ後夫ヲ指スノ語ナリト雖モ繼母ノ後夫モ亦繼父ト稱スルコトヲ得ヘシ(二)子カ母ノ後夫ト現ニ同居シ或ハ曾テ同居シタルコトヲ要ス但母カ子ヲ伴ヒテ改嫁シタル場合ト父家ニ留リ後夫ヲ招入シタル場合トヲ區別スルコトナシ元來繼父ノ語ハ母カ子ヲ伴ヒテ改嫁シタル場合ニ前夫ノ子ヨリ母ノ後夫ヲ指スノ語ナリト雖モ其意義ヲ擴張シ母カ父家ニ留リ招夫ヲ爲シタル場合ニモ亦用ヒラルルニ至レリ



ハ三父ノ内ニ原不同居繼父ヲ列シ明清律ノ服圖不同居繼父ノ註ニモ自來不曾隨母與繼父同居無服ト記シタルヲ以テ全然同居シタルコトナキ母ノ後夫モ尙繼父ト稱スルヲ得ヘキカ如シト雖モ是ハ唯全同居セサル後夫ニ對シ無服ナルコトヲ表明センカ爲ニ之ヲ附記シタルニ過キスシテ律ニ於テ之ヲ繼父ト稱スルモノナリト論斷スヘカラス蓋元來支那法ノ原則トシテ異姓ノ父子アルヲ得ス即養父義父ノ如ク其撫養ヲ受ケ恩義父ニ等シキモノヲ除クノ外ハ濫ニ父ノ名ヲ附スヘカラス然ルニ現ニ同居シ或ハ曾テ同居シタル母ノ後夫ニ繼父ノ名ヲ附スルハ一ニ此撫養ノ恩義ニ基ツクモノニシテ彼ノ未曾テ同居シタルコトナキ母ノ後夫ノ如キハ前夫ノ子ニ對シテ何等ノ恩義ナク單ニ嫁母ノ後夫タルニ過キス明ノ陳鞠カ曾テ其三父八母ノ說中ニ夫原不同居則己無服自不當以父名之矣會典刪之是也ト論シタル如ク之ニ父ノ名ヲ附スルハ妥當ニアラス臺灣ニ於テ繼父ハ後叔ト云フ亦未同居シタルコトナキ母ノ後夫ヲ後叔ト稱スルコトナシ

繼父ヨリ前夫ノ子ヲ呼フ名稱ナシ我國ノ如ク之ヲ繼子ト云フトキハ宗統ヲ承繼スル子即嗣子ノ義トナルナリ今假ニ前夫子ト稱セントス

(二) 繼父子ノ親族關係 律ニ依レハ繼父ハ同居ト不同居トニ依リ又同居繼父ハ繼父及前夫子ニ兩ナカラ大功以上ノ親アルト無キトニ依リ服ヲ異ニスト雖モ其親族關係ハ何レノ場合ニモ同一ナリトス

(イ) 繼父ト妻ノ前夫子トノ關係 此間ニ父子ノ關係ヲ生シ實父子ニ準ス

(ロ) 繼父及其親族ト前夫子及其配偶者直系卑屬トノ關係 繼父子ノ關係ハ一ニ恩義ニ基ツクモノニシテ律ハ特ニ其親族關係ヲ定メタルモノナレハ其關係ハ全雙方ノ一身上ニ止マリ兩者ノ親族ニ

及フコトナシ唯前夫子ノ妻ハ夫妻一體ノ主義ヨリシテ繼父ニ對シテ無服ナルモ尙親族關係アリトス

繼父ノ子ト前夫ノ子トハ同母異父ノ兄弟姊妹ニシテ血統ハ連繫スルモ女系ニシテ支那法ハ其間ニ親族關係ヲ認メス是既ニ本款第一項ニ於テ述ヘタル所ナリ

(三) 繼父子關係ノ消滅 繼父子ノ關係ハ繼父カ母ノ後夫タルニ因テ生シタルモノナルカ故ニ母カ繼父ト離婚シ或ハ改嫁シタルトキハ其關係モ亦消滅スヘキモノトス

(四) 繼母ノ後夫ト妻ノ前夫子トノ關係 古代ニ於テ繼父ト稱シタルモノ、中或ハ又朱子カ三父トシテ舉ケタル同居繼父、先同後異居繼父、原不同居繼父ノ中ニハ實母ノ後夫ノミナラス繼母ノ後夫ヲモ包含シタルモノナリヤ如何ハ今得テ之ヲ審ニスヘカラスト雖モ其改嫁シタル繼母ニ對シ己ヲ伴ヒタル場合ニ之ヲ嫁母ニ準シテ喪服ヲ有セシメタル點ヨリ見レハ繼母ノ後夫モ亦實母ノ後夫ニ準スヘキカ如シ然ルニ元典章ハ其三父八母ノ服圖ニ於テ別ニ從繼母嫁人夫ノ一項ヲ置キ同居繼父、不同居繼父ト并立セシメタルヲ以テ繼母ノ後夫ハ所謂繼父タラサルニ至レリ次ニ明ノ孝慈錄及會典ハ元典章ノ服圖ヲ襲ヒタルモ從繼母嫁人夫ノ下二字ヲ刪リ之ヲ改嫁ノ繼母ト爲シ而シテ別ニ其繼母ノ後夫ノ服ヲ掲ケス現清朝亦之ニ倣ヒタルヲ以テ今日ノ法制ニ於テ繼母ノ後夫ハ既ニ其服ヲ認メス又前夫ノ子ト何等ノ親族關係ナキモノト爲シタルヤノ疑ナキ能ハス而シテ律例ノ他ノ法文ニ於テモ又刑案ニ於テモ未之ヲ解決シタルモノヲ見ス之ヲ沿革ヨリ論スレハ元典章ハ從繼母嫁人夫ノ一項ヲ置キ繼父ニ別チ次ニ明清律服圖カ人夫ノ二字ヲ刪リ之ヲ繼母ト爲シ以テ繼母ノ後夫ヲ刪除シタルモノナレハ繼母ノ後夫ハ何等ノ喪服ナク且親族關係ナキモノナリト斷セサルヘカラス



然レトモ、繼母ノ後夫ニ繼父ノ名ヲ與ヘ前夫ノ子ヲシテ之カ喪ニ服セシムルノ法意ヲ究ムルトキハ其原因カ全實父ニ代テ子ヲ撫養シタル恩義ニ基クコトヲ知ルヘシ而シテ此恩義ハ實母ノ後夫タルト繼母ノ後夫タルトニ依リ少シモ異ル所ナシ況ヤ前夫ノ子ヲ伴ヒテ改嫁シタル繼母ハ改嫁シタル實母ニ準セラレ之ニ對シ嫁母ト略同様ノ服ヲ有スルニ於テヲヤ而シテ學說ニ於テモ其喪服ニ付キテハ彼此其說ヲ異ニスト雖モ之ヲ呼ンテ繼父ト爲スハ殆ト一致セルカ如シ故ニ繼母ノ後夫モ清律三父八母服圖ノ輯註ニ「繼母本是斬衰三年之服而改嫁則義絕於父、又是無服之人、而孤子無依、隨受撫養、則猶親母矣、故服齊衰杖期、同於嫁母之服、此止言繼母也、若繼父當分兩無兩有大功親、及先同居後不同居、以定之、蓋母雖有親與繼之分、而繼父則一也」トアル如ク之ヲ實母ノ後夫ニ準スト爲スヲ至當トスヘキナリ

(五) 臺灣ノ慣習 繼父ノ意義及其親族關係ニ關シテハ臺灣ノ慣習モ亦大體ニ於テ以上述フル所ニ同シ即實母及繼母ノ後夫ハ其同居シタル場合ニ之ヲ後叔ト稱シ雙方一身間ニ親族關係ヲ有セシム然レトモ不同居繼父ノ如キハ之ヲ認メス又一旦同居シタルモ後同居セサルニ至レハ繼父子ノ關係消滅スト爲スモノ、如シ

第二 繼母ト夫ノ前妻子

(一) 繼母ノ意義 繼母トハ服圖ノ傍註ニ云ヘルカ如ク子ヨリ父ノ後妻ヲ指稱スルノ語ナリ然レトモ亦繼母ヨリ前妻子ヲ呼フノ名稱ナシ繼母ハ父ノ正妻タルヲ要ス父カ之ヲ娶リタルト其家ニ費入シタルトヲ區別スル所ナシ而シテ繼母ノ關係ハ繼父ノ如ク恩養ノ義ニ基クモノニアラスシテ單ニ名分ノ關係ヨリ來ル故ニ前妻子ノ子カ之ト同居シタルト否トヲ區別スルコトナシ

(二) 繼母子ノ親族關係 繼母ト前妻子トノ關係ハ之ヲ實母子ノ關係ニ準ス而シテ繼母及本生親族ト前妻子及其配偶者直系卑屬トノ關係モ亦實母子ヨリ生スルト同一ノ親族關係ヲ生ス

(三) 繼母子關係ノ消滅 繼母子關係ハ唯繼母カ父ノ妻トシテ生存スル間ニ限り若繼母カ離婚改嫁シタルトキ又ハ死亡シタルトキハ此關係ハ消滅ス(參照書第二編第三、章親族ノ部第三)然レトモ父ノ死後繼母カ父ノ家ニ留マリ後夫ヲ招入シタルトキ又ハ繼母ノ子ヲ伴ヒテ後夫ノ家ニ入りタルトキハ三父八母服圖ニ從繼母嫁ト稱スルモノニ當リ母子雙方一身ノミ外姻關係ヲ保持スルコト嫁母ノ場合ト同シ但嫁母ハ血統ヨリ生スル關係ナルヲ以テ子カ母ノ改嫁ニ從フト從ハサルトヲ問ハスト雖モ繼母ハ唯父ノ後妻タル名分上ヨリ來ル關係ナルヲ以テ其改嫁ニ從ヒタル場合ノミ撫養ノ恩義ニ因リ其關係ヲ維持セシム此場合ニ於テ繼母ノ夫ハ亦繼父ト稱スヘク而シテ前妻子ノ妻ハ夫妻一體ノ主義ニ基キ夫ノ繼父母ニ對シテ無服ナルモ尙親族關係ヲ有スヘシ

(四) 臺灣ノ慣習 繼母ノ意義及繼母ト前妻子トノ關係ニ付テハ臺灣ニ於テモ亦以上述フル所ト異ルコトナシ

第三 嫡母ト庶子

(一) 嫡母ノ意義 嫡母トハ妾生ノ子ヨリ父ノ正妻ヲ指稱スルノ語ナリ正妻ノ子ハ實母ヲ呼ヒテ親母ト爲シ嫡母ト稱スルコトナシ

(二) 嫡母ト庶子トノ親族關係 嫡母ト庶子トノ關係ハ全實母子ノ關係ニ準シ嫡母ノ本生親族及庶子ノ配偶者直系卑屬ノ間ニモ亦全實母子ヨリ生スルト同一ノ親族關係ヲ生ス

(三) 嫡母ト庶子トノ親族關係ノ消滅 嫡母ト庶子トノ關係ハ嫡母カ父ノ正妻タル間ニ限り(二)嫡母



カ離婚改嫁スルトキハ全然消滅ス之ニ基キ生スル親族關係亦同シ(參考書第二編第三) 律例及刑案ニハ嫡母カ父ノ死後ニ後夫ヲ招入シタル場合ニ庶子トノ關係如何ニ付テハ何等ノ明文ヲ見スト雖モ其親族關係ハ消滅スルモノト認ムヘシ蓋既ニ嫁母ノ條下ニ説キタルカ如ク親母生母ノ招贅シタル者ハ尙父家ニ留ルモ之ヲ改嫁シタル者ニ準シ之ニ對スル服ヲ降等シタルヲ以テ嫡母モ亦之ヲ改嫁シタル者ニ準スルヲ至當ト爲スヘク而シテ改嫁シタル嫡母ハ親族ニアラサルヲ以テナリ(二)嫡母ノ本生親族ト庶子トノ關係ハ嫡母ノ死亡ニ因テ消滅ス蓋庶子ハ嫡母ノ本生親族ニ對シテハ喪服關係ヲ有スルモ嫡母ノ死亡スルトキハ無服ト爲ル(律服制小功爲外祖父母註)ヲ以テ庶子カ嫡母ノ本生親族ニ對スル親族關係モ亦消滅スルモノト認ムヘシ

(四)臺灣ノ慣習 嫡母ノ意義及其親族關係ニ付テハ臺灣ノ慣習ニ於テモ亦大體ニ於テハ以上説ク所ト異ルコトナシ然レトモ唯臺灣ノ實際ニ在テハ嫡母カ父ノ死亡後ニ於テ後夫ヲ招入シタル場合ニハ之ヲ改嫁シタルモノト同視セス其從前ノ親族關係ハ尙依然トシテ之ヲ保持スルモノト爲スカ如シ

第四 庶母ト嫡子庶子

(一)庶母ノ意義 庶母トハ正妻或ハ他妻ノ子ヨリ父ノ妻ニシテ子女アルモノヲ指稱スルノ語ナリ即庶母ト稱スルニハ其條件トシテ(一)父ノ妻ナルヲ要ス(二)子女アルヲ要ス古ハ父妻皆之ヲ庶母ト謂ヒ其子女ノ有無ヲ論セザリシカ開元禮ニ至リ始テ庶母父妻之有子者ト定メ子女ナキモノハ單ニ父妾ト稱スルノミニシテ母ノ名ヲ附スルヲ得ス今日子女アル父妾ヲ庶母ト稱スルハ畢竟自己ノ兄弟姉妹ノ生母ナルカ故ニ之ヲ敬稱シタルニ過キス然レトモ若其子女カ成年ニ達セスシテ死亡シタル

トキハ尙子女ナキモノト爲シ庶母ト稱スルコトナシ(三)自己ノ實母ニアラサルヲ要ス庶子ハ實母ヲ呼ビテ所生母(略シテ生母)ト爲シ庶母ト呼ハス元典章三父八母服圖ニハ妾所生子喚曰庶母トアリテ庶母ヲ以テ庶子カ其實母ヲ指スノ語ト爲シタルモ是古禮ノ用語ニ違ヒ唯元代ニ於テ斯ク其意義ヲ變用シタルニ過キス次ニ明清律及禮部則例服圖ハ唐禮ニ復シ謂父有子女妾ト爲シタルモ尙庶母ノ稱内ニ庶母ニ對スル服ト生母ニ對スル服トヲ併記シタリ然レトモ是生母ヲ以テ庶母ノ一種ト爲スニアラス特ニ生母ノ一項ヲ置クノ煩ヲ避ケ便宜ノ爲ニ其服ヲ庶母ノ項下ニ附記シタルニ過キス猶未嘗テ同居シタルコトナキ母ノ後夫ハ繼父ト稱スヘカラサルモ其無服ナルヲ表ハサンカ爲ニ之ヲ不同居繼父ノ内ニ掲ケタルカ如シ故ニ清ノ徐乾學モ會テ其三父八母ノ説ニ於テ庶母ノ下ニ右ノ兩服ヲ并註シテ生母ノ名ヲ沒スルハ安當ニアラス宜ク更定スヘシト論シタルコトアリ明清律及禮部則例ノ服制ニ於テハ斬衰三年ノ項ニ庶子爲所生母トアリ齊衰杖期ノ項ニ嫡子衆子爲庶母トアリ兩様ノ語ヲ用ヒテ明ニ之ヲ區別シタリ以テ生母ト庶母トハ區別スヘク庶母ノ中ニハ生母ヲ含マサルモノタルヲ知ルヘシ

(二)庶母ト嫡子庶子トノ親族關係

(イ)庶母ト嫡子庶子トノ關係 低キ程度ニ於テ母子ニ準ス嫡庶子及其妻ハ庶母ニ對シテ杖期ノ喪ニ服ス然レトモ律ニ於テハ之ヲ期親尊長ト爲サス若相干犯スル場合ニハ單ニ父妾トシテ之ヲ論ス(ロ)庶母ト嫡子庶子ノ直系卑屬トノ關係 嫡庶子ノ子ハ其父ノ庶母即庶祖母ニ對シ小功ノ喪ニ服ス嫡庶子ノ子ノ妻ハ夫ノ庶祖母ニ對シテ無服ナルモ亦夫妻一體ノ主義ニ依リ互ニ親族關係アリトスヘシ又律例ニハ庶母庶祖母ヲ認ムルモ庶曾高祖母ヲ認メス蓋曾高祖父ノ妾ハ其子女ノ有無ヲ論



セス一般ニ祖母ト孫トノ名分ナキモノト見タルモノナルヘシ

(ハ) 庶母ノ本生親族ト嫡子庶子及其直系卑屬トノ關係 嫡庶子及其子孫ハ庶母ノ本生親族ニ對シテ全何等ノ關係ヲモ有スルコトナシ

(三) 庶母ト嫡子庶子トノ親族關係ノ消滅 以上掲ケタル庶母ト嫡庶子及其直系卑屬トノ間ニ生スル親族關係ハ庶母ト父トノ婚姻解消ニ因テ消滅ス

(四) 臺灣ノ慣習 臺灣ニ於テハ父ノ妾ハ子女ノ有無ニ拘ラス一般ニ庶母ト稱ス之ニ對スル喪服モ亦子女ノ有無ニ拘ラス父ノ命ニ因ルカ或ハ雙方ノ情誼如何ニ因ルモノトス

第五 慈母ト慈子

(一) 慈母ノ意義 慈母トハ庶子ヨリ己ヲ撫育シタル父ノ別妾(實母ニ非ルヲ云フ)ヲ指稱スルノ語ナリ即慈母ト稱スルニハ其條件トシテ(一)父ノ妾タルヲ要ス(二)生母ニ代リテ己ヲ撫育シタルヲ要ス律例及則例ノ範圍ニハ慈母ヲ解シテ謂所生母死父令別妾撫育者トシ律服制ニハ謂母卒父命他妾養己者トシ則例服制ニハ謂妾子無母父命他妾養之者トセリ即慈母子ノ關係ハ專生母死亡シタル場合ニノミ起ルニ似タリト雖モ生母カ多病其他ノ事故例ヘハ子多キカ爲ニ親シク其子ヲ撫養スル能ハサル場合ニ於テモ父カ他妾ニ命シ撫養セシムルトキハ亦其關係ヲ生スヘシ禮部則例服制斬衰三年ノ項爲慈母ノ註道光十三年九月議覆江西巡撫生員宋釋光ノ案而シテ此關係ハ庶子ト父ノ他妾トノ間ニ生シ嫡子ト父妾トノ間ニハ生セサルモノトス此區別ハ殆ト理由ナシト雖モ服制範圍ノ註釋ニ依レハ令別妾又ハ命他妾ト云ヒ妾子無母ト云ヒ其撫育セラルモノハ明ニ庶子タルコトヲ示シタルヲ以テ如此論セサルヲ得サルナリ

(二) 慈母子ノ親族關係

(イ) 慈母ト慈子トノ關係 此關係ハ全生母子間ノ關係ニ準ス慈子ノ妻カ慈母ニ對スル關係亦同シ(ロ) 慈母ト慈子ノ直系卑屬トノ關係 會典服制齊衰不杖期ノ部庶孫爲生祖母ノ脚註ニハ慈母養母孫同トシ慈子ノ子ハ慈祖母ニ對シ不杖期ノ喪ニ服スルモノト爲シタレトモ律及通禮則例ノ服制共ニ此脚註ヲ別ル蓋慈祖母ト慈孫トノ關係ハ既ニ之ヲ認メス單ニ祖妾ト衆孫トノ關係ト爲シタルモノナリ

(ハ) 慈母ノ本生親族ト慈子及其直系卑屬トノ關係 慈母子ノ關係ハ全雙方一身ニ止マリ慈母ノ本生親族ニ及ハス

(三) 慈母子關係ノ消滅 慈母子ノ關係ハ撫育ノ恩ニ基クモ又慈母カ父ノ妾タルカ爲ナルヲ以テ此關係ハ慈母カ父ノ妾タル身分ヲ喪失シタルトキ即父ヨリ出サレタルトキ或ハ父ノ死後他ニ改嫁シタルトキニハ全消滅ス

(四) 臺灣ノ慣習 臺灣ニハ慈母ノ名ナキモ其實アリ一妾ニ子多キ場合又ハ其死亡離婚ノ場合ニ父カ其子ヲ他妾ニ與ヘテ撫養セシムルコトアリ此場合ニハ慈母子ノ名ナキモ尙生母子ト同一ノ關係ヲ生ス又稀ニ母ノ死亡或ハ離婚シタルトキニ父ノ兄弟ノ妻或ハ姉妹等カ己ヲ撫育スル場合ニ慈母ト稱スルコトアレトモ是恰モ律服圖ニ掲ケタル養母ニ相當スルモノナリ

第六 乳母

(一) 乳母ノ意義 何ヲ乳母ト云フカハ從來疑義アル所ナリ蓋清律服圖ノ傍註ニハ乳母トハ父妾乳哺者即奶母ヲ謂フモノトシ總麻ノ服アリ明律服圖モ亦之ニ同シ即之ニ依レハ乳母ハ父ノ妾タルコ



トヲ必要トス然ルニ朱子家禮三父八母服制ニハ乳母トハ自小乳哺スル者ヲ謂フモノトシ元典章服圖ニモ幼年乳哺己者トアリ又清朝ニ於ケル欽定儀禮服圖ニモ乳母ノ項下ニ即奶母ノ三字ヲ註スルニ止リ皆敢テ父ノ妾タルコトヲ必要トセス要之乳母ハ父ノ妾ニシテ特ニ乳哺ノ恩アル者ト爲スノ說ト父ノ妾タルト否トニ關セス幼少ノトキ乳哺ノ恩アル者ト爲スノ二說ニ歸ス然レトモ何レノ說ニ依ルモ年期ヲ定メ履備セル乳婦乳娘ノ如キハ決シテ茲ニ所謂乳母ト爲スヲ得ス蓋此等ハ皆履者ノ例ニ在リ父ト何等ノ親族關係ナキモノニシテ其出ル所ヲ知ラス又期滿レハ去テ之ク所ヲ知ラス情親ナリト雖モ其分定ニ疎ナリ之ヲ以テ母ト稱シ總麻ノ喪ニ服セシムルカ如キハ理ニ於テアルヘカラサル所ナレハナリ

今兩說ノ中何レヲ是トスヘキヤヲ按スルニ若第一說ノ如ク父ノ妾タルコトヲ要スルモノトセハ父ノ妾ニシテ己ヲ乳哺スル者ハ即子女アルカ故ニ當ニ庶母ニ屬スヘク又己ヲ乳哺セル妾ハ己ヲ撫養セル者ト云フヲ得ヘキカ故ニ多クハ慈母タルヘシ然ラハ乳母ハ庶母若クハ慈母ト重複スルニ至ルノミナラス慈母ニ對シテハ斬衰三年ノ服アリ又庶母ニ對シテモ齊衰杖期ノ服アリトスルニ拘ラス庶母タルト共ニ特ニ乳哺ノ恩アル乳母ニ對シテ總麻ノ服ニ從ハシムルト云フハ頗其理ヲ解スルニ苦シム從テ第一說ハ之ヲ取ルヲ得ス故ニ第二說ニ從ヒ父ノ妾タルト否トヲ問ハス況テ生母ニアラスシテ乳哺ノ恩アル婦ヲ云フモノト爲サ、ル可ラス律例増修統纂集成ノ註者モ亦此說ニ從ヒ舊註父妾乳哺者ト謂フハ誤ニシテ父ノ妾タルト否トヲ問ハサルモノト爲セリ但一方ニ於テハ庶母及慈母ト區別セサル可ラス蓋庶母タルニハ子女アルヲ要シ而シテ子女ヲ生ミタルモ其子ノ天殤セルトキハ即子女ナキモノトスルコト既ニ述ヘタルカ如シ故ニ子女ノ天殤セル妾ハ庶母タルヲ得

ス然カモ乳アルカ故ニ他人ノ子ヲ乳哺スルコトヲ得此場合ニハ即庶母ニアラスシテ唯乳母ト爲ル又慈母タルニハ其子ノ成長スルマテ永ク之ヲ撫育セルコトヲ要スト共ニ必シモ乳哺セルコトヲ要セス反之乳母タルニハ唯少時乳哺セルコトアルヲ以テ足ル若少時乳哺シタルノミナラス長スルニ至ル迄撫育ノ恩ヲ蒙ルトキハ即慈母ナリトス要之父ノ妾ニシテ子女アリタルモ天殤シタル者カ己ノ少時ニ乳哺スルトキハ即乳母トス但庶母ニアラスシテ乳哺セル父ノ妾ハ則乳母タルヘキカ故ニ必シモ子女ノ天殤セル妾ニ限ラス父カ特ニ子女アル婦ヲ容レテ妾トシ己ヲ乳哺セシメタルトキハ亦乳母タルヘシ又他方ニ於テハ期ヲ定メテ履備セル乳婦ト區別スルヲ要ス即父ノ妾ニアラスシテ乳母タルモノハ單純ナル履備人ニアラスシテ奶母トシテ終生其家ニ止ル者ナラサル可ラス然レトモ如斯キ乳母ハ稀有ノ例ナルヘシ即乳母トハ庶母又ハ履備人タル奶母ニアラスシテ乳哺ノ恩ヲ受ケタル者ヲ云フモノトス

(二) 乳母子ノ親族關係 乳母ハ又父ノ妾タル場合ニハ既ニ妾タル身分ニ於テ家長ノ嫡庶子ト親族關係アルモノナレトモ乳哺ノ子ニ對シテハ特ニ乳哺ノ恩義アルカ故ニ乳母ト乳哺セラレタル子トノ間ニハ母子ノ關係ヲ生スルモノトシ子ハ乳母ノ爲ニ總麻ノ服アルモノト爲ス然レトモ此關係ハ一ニ乳哺ノ恩義ニ基クカ故ニ其親族關係ハ全乳母ト乳哺セラレタル子トノ間ニ止リ乳子ト乳母ノ本生親族トハ何等ノ親族關係ナキハ論ヲ待タス而シテ若乳母カ父ノ妾ナルトキハ唯祖父ノ妾トシテ乳子ノ子ト親族關係ヲ有スト雖モ父妾ニアラサルトキハ亦此關係アルナシ乳哺セラレタル子ノ妻モ亦乳母ニ對シテハ何等ノ服ナシ是乳母ハ夫ヲ撫育シタル慈母ト異リ單ニ一時ノ乳哺ニ過キサ



リトスルヲ至當トスヘシ

(三) 乳母子關係ノ消滅 乳母ハ乳哺ノ恩義ニ基クモノナレトモ之ト母子ノ關係ヲ生スルハ亦父ノ妻タリ若クハ父家ノ家人ノ一員タルカ爲ナルヲ以テ若乳母ニシテ父ヨリ出サレ又ハ改嫁シタルトキハ慈母養母ニ於ケルト同シク亦母子タルノ關係ハ全消滅スヘシ父ノ妻ニアラサル乳母ニシテ父ノ家ヲ去リタル場合亦同シ

(四) 臺灣ノ慣習 臺灣ニ於テハ律例ノ意義ニ於ケル乳母ナルモノヲ認ムルコトナク妻ニ限ラス雇傭ニ係ルト否トヲ問ハス自己ヲ乳哺シタル者ハ皆之ヲ乳母ト稱ス從テ乳母ト乳哺セラレタル者トノ間ニハ通常親族關係ヲ認メス

### 第五項 三父八母

#### 第一 總說

支那法ニ於テハ親子關係ノ種類頗多キモ大別シテ二ト爲スコトヲ得(一)自然ノ血統ニ因ルモノ即本歎第一項ニ掲ケタル實親子ノ關係ナリ(二)法律ノ擬制ニ因ルモノ此中ニハ(イ)自然ノ血統ノ擬制ニ基クモノアリ即第三項ニ掲ケタル養親子ノ關係ナリ(ロ)或ハ血統ノ擬制ニ基カスニ名分恩義ノ關係ニ基キ親子ノ名義ヲ生セシムルモノアリ即第四項ニ掲タル繼父ト前夫ノ子繼母ト前妻ノ子嫡母ト庶子庶母ト嫡子及庶子慈母ト慈子乳母ト孔子ノ關係是ナリ右ノ内親父(實父)ヲ云フ(親母)嫡子ヨリ其實母ヲ指スノ語ナリ)及所後ノ父母ヲ除キ他ノ特種ノ父母ヲ網羅センカ爲ニ古來三父八母ノ名目アリ故ニ支那法ニ於ケル親族關係ヲ明ニスルニハ先所謂三父八母ノ意義ヲ審ニセサルヘカラサルナ

三代以降隋唐ノ法制ニ於テハ未三父八母ノ名目アルヲ見ス其之アルハ朱子家禮ニ始ル然レトモ朱子ハ古禮ノ廢頽セルヲ慨シテ家禮ヲ作レルモノナルカ故ニ或ハ其以前既ニ其名目ヲ存シタリシヤモ亦知ルヘカラス朱子家禮ニ依レハ三父トハ同居繼父先同後異居繼父原不同居繼父ヲ云ヒ皆繼父ナリ八母トハ養母嫡母繼母慈母嫁母出母乳母庶母ヲ云フ然レトモ法制上初テ三父八母ノ名目ヲ認メ服圖ヲ掲ケタルハ元典章ナリ其後明清律服圖ニモ之ヲ襲用シ終ニ今日ノ禮部則例ノ服圖トナレリ其間三父八母ノ項目ニ増減アリ或ハ或父母ノ意義ニ變更アリ今日ニ於テ服圖ノ内容ハ其名目ト一致セサルモ尙古來ノ名稱ヲ慣用シ慢ニ三父八母ト稱ス  
左ニ元典章明律清律及禮部則例ニ於ケル三父八母ノ服圖ヲ示サン  
(甲) 元典章三父八母服圖

父	繼	居	同	不	養
無大功之親	人所適者亦	齊衰不杖期	謂子無大功之親從母適	謂先同今異居者	養同宗及遺
母繼從	繼母嫁而子從之育者	父繼居	齊衰三月	齊衰三年	齊衰三年
繼	父再娶母	母	齊衰三年	嫡	棄子同親母
齊衰三年	父在而離棄	母	齊衰杖期	父亡母改嫁	妾生子喚父
出	被出之者	母	齊衰杖期	適人者	齊衰杖期
庶	妾所生子	母	齊衰杖期	乳	總麻三月
		母	齊衰杖期	小年乳	小年乳
		母	齊衰杖期	哺己者	哺己者



夫人嫁齊衰杖期	若不從或繼母出無服
母同親母	慈子無子妻無
齊衰杖期	母為子乃齊
總麻三月	母
嘆曰庶母	齊衰杖期

(乙) 清律三父八母服圖

兩無大功親謂繼父無子孫已身亦無伯叔兄弟之類	先曾與繼父同居今不同居 齊衰三月	謂自幼過房與人	謂親母因父死	謂有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子
同居繼父	不同居繼父	謂妾生子	謂親母他	謂父有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子
兩有大功親謂繼父有子孫自己亦無伯叔兄弟之類	謂父死繼母再嫁他人隨去者	謂繼父之妻	謂親母他	謂父有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子
家禮云同母異父之兄弟姊妹各服小功五月	從繼母嫁 齊衰杖期	謂繼父之妻	謂親母他	謂父有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子

(明律服圖モ庶祖母ヲ除クノ外ハ全之ニ同シ)

(丙) 禮部則例服圖

兩無大功親謂繼父無子孫已身亦無伯叔兄弟之類	先曾與繼父同居今不同居 齊衰三月	謂繼父之妻	謂親母他	謂父有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子
同居繼父	不同居繼父	謂繼父之妻	謂親母他	謂父有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子
兩有大功親謂繼父有子孫自己亦無伯叔兄弟之類	謂父死繼母再嫁他人隨去者	謂繼父之妻	謂親母他	謂父有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子
家禮云同母異父之兄弟姊妹各服小功五月	從繼母嫁 齊衰杖期	謂繼父之妻	謂親母他	謂父有子女妾嫡庶母所生三子	謂父有子女妾嫡庶母所生三子

第二 三父

前述セルカ如ク朱子家禮ハ實母ノ後夫ヲ同居繼父先同後異居繼父原不同居繼父ノ三項ニ別テ之ヲ三父ト稱シタリシカ元典章ハ後ノ二項ヲ合シテ不同居繼父ト爲シ別ニ從繼母嫁人夫ノ一項ヲ置キタリ從繼母嫁人夫トハ前夫ノ子カ繼母ノ改嫁ニ從ヒ後夫ノ家ニ入りタルトキ前夫ノ子ヨリ繼母ノ後夫ヲ指稱スルノ語ナリ實母ノ後夫ト區別スル爲ニ繼父ノ字ヲ避ケ特ニ人夫ノ字ヲ用ヒタルモ尙同居繼父不同居繼父ト合シテ三父タル實ヲ失ハス然ルニ明ニ至リ其孝慈錄ニ於テ元ノ制度ヲ棄テ週テ唐代ノ制度ニ倣ヒタルモ三父八母ノ制ニ付テハ尙元典章ノ服圖ヲ採用シ唯其三父中ノ從繼母嫁人夫ノ下二字ヲ剔除シ單ニ從繼母嫁ト爲シタリ從繼母嫁ハ繼母ノ後夫ニアラスシテ繼母其者ナリ古禮ニ依レハ繼母ノ改嫁シタル者ト前夫ノ子トハ全然親族關係ヲ消滅シ隨テ子ヨリ繼母ニ對シ



テ喪服ナキモ其改嫁ニ從ヒタルトキハ恩養ノ關係ニ基キ尙親族關係ヲ保持シテ喪服ヲ有セシム然  
 レトモ未繼母ノ後夫ニ對シテハ何等ノ喪服アルヤヲ言ハス蓋繼母ノ改嫁セルモノニ對シテハ前夫  
 ノ子カ之ニ從ヒタルトキニ限リ嫁母ニ準シテ尙喪服ヲ有セシメタルカ如ク繼母ノ後夫モ亦之ヲ實  
 母ノ後夫ニ準シテ繼父ト爲シタルモノナルヘシ而シテ元典章カ特ニ「從繼母嫁人夫」ノ一項ヲ置キタ  
 ルハ之ヲ明確ニ表示セントスルノ意ニ外ナラサルヘシ然レトモ其喪服ヲ見ルニ前夫ノ子カ實母ノ  
 後夫ニ對スルモノハ齊衰三月ニシテ其現ニ同居シ且双方ニ大功以上ノ親ナキ場合ニ限リ齊衰不杖  
 期ナルニ繼母ノ後夫ニ對スルモノハ却テ之ヨリ重ク其現ニ同居セス且一方ニ大功以上ノ親アル場  
 合ニモ齊衰杖期ニ服セシメタルハ其古禮ニ反スルハ勿論實母ノ後夫ニ對スル服トモ權衡ヲ失スト  
 言ハサルヘカラス孝慈錄ニ於テ此從繼母嫁人夫ノ下二字ヲ刪リ之ヲ改嫁セル繼母ニ對スル服ト爲  
 シ其繼母ノ後夫ニ對スル服ヲ實母ノ後夫即同居繼父及不同居繼父ニ對スル服中ニ含マシメタルハ  
 妥當ノ改正ト謂フヘシ然レトモ之カ爲ニ三父ハ變シテ二父トナリ八母ハ變シテ九母ト爲リタルニ  
 尙其名目ヲ改メス明清律服圖亦之ニ據リ爲ニ三父八母ノ名ハ其實ト一致セサルニ至レリ又其從繼  
 母嫁ノ服ハ服制ニ於テ降シテ不杖期ト爲シタルニ服圖ハ尙杖期トシテ改メス清ノ徐乾學曾テ其讀  
 禮通考ニ於テ論シテ曰ク儀禮杖期篇有父卒繼母嫁從爲之服一條蓋所服者繼母也自唐迄宋未之有改  
 而典章圖則改之云繼母所嫁夫由是與同居繼父不同居繼父並列而稱三父焉明律雖用其圖削去夫字律  
 文則云父卒繼母嫁而已從之者又於不杖期篇中列母之報服云繼母改嫁爲前夫之子從己者蓋已變而復  
 古矣父減爲二母益至九而圖名如故也二百八十年莫敢議及遂成疑案焉刑名法比之家或於刊本圖中繼  
 母改嫁之下增一文字轉相秘授舛譌殊甚逮本朝定制改此條律文云前夫之子從繼母改嫁於人爲改嫁繼

母又降其服爲不杖期煌煌令典昭如日星疑義始晰而律文與圖未歸畫一急宜更定者一也云々ト即其服  
 圖ハ唯ニ其名目ノミナラス其内容ヲモ改正スヘキモノナルコトヲ知ルヘシ

然ルニ嘉慶十二年ニ至リ抱養シタル遺棄兒ハ養父母ノ爲ニ持服一年トシ從來養母ノミアリテ養父  
 アラサリシカ養父ヲモ認メ通禮及則禮ニモ之ヲ載セ遺棄兒ノ養父ニ對スル服ヲ齊衰不杖期ト爲シ  
 タリ此ニ於テ從來ノ同居不同居ノ兩繼父ト共ニ復三父ト爲リタリト雖モ未服圖ニ之ヲ掲ケス當ニ  
 早晚補正スヘキモノナリトス

第三 八母

八母トハ既ニ述ヘタルカ如ク養母、嫡母、繼母、慈母、庶母、乳母、嫁母、出母ニシテ朱子家禮、元典章、明清律服  
 圖ニ掲ケタル所皆同一ナリ但明清律ニハ從來ノ八母ノ外ニ(一)從繼母嫁即改嫁ノ繼母ヲ加ヘタレト  
 モ繼母ノ一種ニシテ唯服ヲ輕クシタルニ過キス(二)庶祖母ヲ加ヘタレトモ庶祖母トハ子女アル祖父  
 ノ妾ニシテ之ヲ母ト云フヘカラス故ニ禮部則例ニハ之ヲ刪除シタリ(三)尙明清律ハ養母ヲ以テ所後  
 ノ母ト同視セルモ道光四年ニ至リ其意義ヲ變シ同宗ノ子ヲ撫養シタル場合及三歲以下ノ遺棄兒ヲ  
 收養シタル場合ニノミ生スルモノト定メタリ(四)庶母ハ既ニ述ヘタル如ク元典章ト明清律ト其意義  
 ヲ異ニセリ元典章ハ庶母ヲ以テ庶子ヨリ其實母ヲ指スノ語ト爲シタレトモ正當ノ用語ニアラス庶  
 母トハ正妻或ハ他妾ノ子ヨリ父妾ノ子女アルモノヲ指スノ語ニシテ妾ノ實子ヨリハ生母ト稱スヘ  
 ク庶母ト稱スヘカラサルナリ明清律及禮部則例ノ服制ハ庶母ト生母トヲ明ニ區別シタルモ其服圖  
 ニ於テハ尙生母ノ服ヲ以テ庶母ノ欄内ニ附記シタリ是亦宜ク生母ノ一項ヲ置キ庶母ト別立セシム  
 ヘキモノナリト信ス



以上掲ケタル八母ハ皆特種ノ親子關係ニ屬シ親母嗣母ノ外ニ在リ即服圖ニ於テ庶母ノ内ニ含マシメタル生母ハ血統ノ關係アルモ父ノ妾ニシテ之ヲ親母ト同視スヘカラス嫁母モ亦血統ノ關係アルモ既ニ父ト義絶ス之ヲ在堂ノ親母生母ト同視スヘカラス又養母、嫡母、繼母、慈母、庶母、乳母ハ皆血統ノ關係ナキモノナレトモ恩義名分ニ基キ特ニ母子ノ關係ヲ認メ就中嫡母、繼母、慈母ハ其喪服ニ於テ全之ヲ親母ニ準シタリ改嫁ノ繼母ニ至テハ全然親子關係ヲ消滅スルモ(參考書第二編第(二)章親族第八節)唯子ノ之ニ從ヒタル場合ニ限リ尙其關係ヲ維持セシム然レトモ其喪服ハ降等セシム要スルニ八母ハ特別ナル恩義名分ノ關係ヨリ母子ノ關係ヲ擬制シ或ハ義之ト斷ツヘキ母子ノ關係ヲ恩情ノ上ヨリ維持セシメタルモノト見ルヲ得ヘシ

第四 親子ノ諸名目

既ニ述ヘタルカ如ク支那法上ニ於ケル親子ノ名目ハ甚多シ此内ニテ特種ノ父母ニ屬スルモノハ三父八母ノ内ニ網羅シタルモ親父母嗣父母ノ如キ通常ノモノ及養父母ノ如キ無服ノモノヲ盡サス今此等ヲ通シ律例上ニ於ケル親子ノ名目ヲ列舉スレハ左ノ如シ

- (一) 父
  - (イ) 親父(單ニ父ト云フ) 親生子(略シテ親子)女ナレハ親女
  - (ロ) 本生ノ父(略シテ生父) 出嗣ノ子或ハ過繼子
  - (ハ) 所後ノ父(嗣父) 所後ノ子(嗣子或ハ繼子)
  - (ニ) 養父 養子男ナレハ養男
  - (ホ) 義父 養子女ナレハ養女

妻ノ前夫ノ子

(二) 母

- (イ) 親母(單ニ母ト云フ) 親生ノ子(略シテ親子)
- (ロ) 所生ノ母(略シテ生母) 所生ノ子
- (ハ) 本生ノ母 過繼子或ハ出嗣子
- (ニ) 所後ノ母(嗣母) 所後ノ子(嗣子又ハ繼子)

夫ノ前妻ノ子

- (ホ) 嫁母 庶子
- (ヘ) 出母 夫ノ前妻ノ子
- (ト) 繼母 庶子
- (チ) 嫡母 嫡子又ハ庶子
- (リ) 庶母 庶子
- (ス) 慈母 慈子
- (ル) 乳母 乳子
- (オ) 養母 養子
- (ワ) 義母 養子

第三款 親族ノ種類及範圍



## 第一項 親族ノ種類

五六

### 第一目 總 說

支那法ニ於テモ親族ハ其分類ノ標準如何ニ依テ種々ニ之ヲ區別スルコトヲ得ヘシ今其重要ナルモノヲ舉クレハ左ノ如シ

(一) 直系親、傍系親 律例ニ於テ直系親ヲ表示スルニ尊屬ハ祖父母父母(祖父母ノ内ニ曾高祖父母ヲ含ム)ト連言シ卑屬ハ子孫(孫ノ内ニ曾玄孫ヲ含ム)ト連言スルヲ常トシ一般ニ此等ヲ概稱スルノ語ナク又傍系親ヲ表ハスヘキ語ヲ缺ク古代ノ典籍及律例ノ註解ニ於テ正親傍親ノ語ヲ用ヒタル所アレトモ一般ノ稱呼ニアラス然レトモ直系親ト傍系親トノ區別ハ之ヲ認メ直系親ハ傍系親ヨリモ其親族タル效力強ク其喪服ノ如キ傍系親ハ單ニ世系ノ遠近ヲ標準トシテ之ヲ定メタルモ直系親ハ更ニ尊卑ノ一因ヲ加ヘテ服ヲ加減シタリ又其本宗ノ曾高祖父母ハ齊衰五月或ハ三月ノ服ナルモ律ハ之ヲ齊衰期年ノ親ト同シク期親尊長ノ内ニ含マシメタリ其他ノ事項ニ關シテモ直系親傍系親ノ區別ニ從ヒ其效果ヲ異ニシタル所多シ

(二) 尊屬親、同列親、又同輩卑屬親 尊屬親トハ父ト同列以上ニ在ル者ヲ云ヒ卑屬親トハ子ト同列以下ニ在ル者ヲ云ヒ同列親又ハ同列トハ自己ト同列ニ在ル者ヲ云フ同列親ニシテ自己ヨリ年長ナル者ハ之ヲ長ト稱シ年少ナル者ハ之ヲ幼ト稱ス尊屬ト年長ノ同列親トハ尊長ト云ヒ卑屬ト年少ノ同列親トハ卑幼ト云フ支那法ハ尊卑ノ名分ヲ重シ其親族タルノ效果ハ尊長ト卑幼トニ依リ差異アリ

(三) 血族、準血族、姻族 此區別ハ既ニ前項ニ詳説シタルカ如ク其親族關係ノ發生消滅ノ原因ヲ異ニスルノミナラス種々ノ事項ニ關シ親族タル效果及範圍ヲ異ニス然レトモ支那法ニ於テハ之ヲ表示スヘキ名稱ヲ有セス今假ニ血族、準血族、姻族ト稱ス

(四) 同宗、外姻 同宗トハ男系血族相互ノ關係(同宗血族ノ妻妾ハ血族ニアラサルモ特ニ之ヲ同宗ニ準ス)ヲ云ヒ外姻トハ同宗ニ屬セサル一切ノ親族ヲ概稱ス支那法ハ宗ヲ重ス故ニ同宗ハ外姻ニ比シテ其親族タル效力強シ

(五) 期親、大功親、小功親、總麻親、無服親 支那法ハ喪服ヲ以テ親族ノ等級ヲ劃シ親族間ニ於ケル行為ノ效力竝ニ犯罪ノ輕重ヲ決スルノ準則ト爲ス期親トハ斬衰三年齊衰期年ノ服ヲ承クル親族及高曾祖父母ノ如キ直系尊屬ヲ云ヒ大功親ハ大功ノ服、小功親ハ小功ノ服、總麻親ハ總麻ノ服ヲ承クル親族ヲ云ヒ無服親ハ親族關係アルモ服ナキ者ヲ云フ此等喪服ニ依テ親族ヲ區別スルハ亦支那法ノ一特質ナリトス

以上掲ケタル區別中律例上ニ最適用多キハ(四)(五)ノ宗及喪服ニ依ル區別ナリ喪服ニ依ルモノハ之ヲ後款服制ノ條下ニ述フヘク本項ニハ主トシテ宗ニ基キ且(一)(二)(三)ノ血統及世系ヲ參シ以テ親族ヲ分類スヘシ

## 第二目 同 宗

### 第一 同宗ノ意義

同宗トハ男系血族相互ノ關係ヲ云フ男系血族ノ妻妾ハ之ヲ同宗ニ準ス同宗トハ其字ノ示スカ如ク

五七



宗ヲ同クスルノ謂ニシテ同宗ニ屬スル者ハ即宗族ナリ宗ハ同一祖先ヨリ出テタル男系血統ノ連綿タル状態ヲ意味スルモノナルカ故ニ同一祖先ヨリ出テタル男系ノ子孫及之ニ準スヘキ者ハ家ヲ同クスルト否トヲ問ハス皆之ニ屬スルモノトス

同宗ニ換用セラル、語ハ甚多シ其主ナルモノヲ擧クレハ下ノ如シ(一)本宗、律例ノ條文中ニ於テ此語ヲ用ユル場合多シ同宗ト同義タリ例ヘハ親屬相盜律ニ各居<sup>外宗</sup>親屬ト云ヒ乾隆十三年ノ條例ニ本宗五服以外相侵犯ト云フカ如シ(二)親族、條例中稀ニ散見ス此語ハ既ニ述ヘタルカ如ク意義明確ヲ缺クモ此内ニ外姻ヲ含マサルヲ以テ亦同宗ト同義ナリト解スヘシ(三)父族、父黨、及内族、内親、此等ノ語ハ律例ノ註解中ニ散見ス母族、母黨、妻族、妻黨、外姻、外親等ニ對スル語ニシテ多クノ場合ニ於テハ亦同宗ノ意義ヲ有ス然レトモ白虎通ニ父族四トシテ父ノ宗族ノ外ニ親姑、姊妹、女ノ出嫁シタル子ノ如キ外親ヲ擧ケタルニ依テ見レハ正確ニ云ヘハ此語ハ同宗ト同義ナリトナスヲ得ス(四)臺灣ニ於ケル内親又ハ族親ノ語ハ同宗ノ意義ヲ有スルコトアリト雖モ多數ノ場合ハ唯血族關係アル者ノミヲ指シ妻妾ヲ含マス

前記ノ如ク同宗ハ本來男系血族相互ノ關係ナリト雖モ其妻妾ヲモ之ニ準シタルヲ以テ此内ニハ(一)自己ノ男系血族(二)男系血族ノ妻妾(三)夫ノ男系血族及其妻妾ヲ含ムヘシ然レトモ律例範圍ニハ(一)(二)ヲ合シテ本宗ト爲シ(三)ハ之ヲ妻ヨリ見タルモノト妻ヨリ見タルモノトニ分チ夫族ト家長族トニ分ツ又親屬相盜律及妻親屬妻妾律ニハ同宗親ト同義親ノ妻妾トヲ別チ同宗親ハ單ニ(一)ノミヲ指ス此ノ如ク同宗及本宗ノ語ハ場合ニ依リ其意義ニ廣狹アリ即外姻ニ對スルトキハ其意義最廣ク前三者悉ク之ヲ包含スト雖モ夫族家長族ト對立シ或ハ同宗親ノ妻妾ト對立スルトキハ其意義狹シ本報告

書ニハ混雜ヲ避クルカ爲ニ同宗ノ語ヲ廣義ニ用ヒ(一)(二)(三)ヲ含マシメ(一)(二)ノミヲ示ス場合ニハ本宗ノ語ヲ用ヒ(一)即血族ノミヲ示スニハ特ニ本宗血族ノ語ヲ用フヘシ

第二 同宗ノ種類

同宗ニハ本宗、夫族、家長族、本生宗、所後宗ノ別アリ

(一)本宗 本宗トハ自己ノ男系血族及其妻妾ヲ云フ之ニ屬スル者ハ(一)自己ノ妻妾(二)本宗血族、自己ノ男系血族ヲ云フ即父母、祖父母、子、孫、兄弟、姊妹、伯叔父、姪、姪女等ノ如シ但婦女ノ子孫ハ此内ニ含マス子孫ハ夫ニ屬スヘキ者ナルヲ以テ之ヲ夫族ノ内ニ收ム(三)本宗姻族、男系血族ノ妻妾ヲ云フ

(二)夫族 夫族トハ妻ヨリ夫ノ本宗ヲ指スノ語ナリ之ニ屬スル者ハ(一)夫(二)夫ノ妾(三)夫ノ本宗血族、此内ニハ妻親生ノ子孫ヲ包含ス(四)夫ノ本宗姻族、此内ニハ妻親生ノ子孫ノ妻妾ヲ包含ス既ニ述ヘタルカ如ク妻ト夫ノ血族トハ單一ナル姻族關係ニシテ更ニ夫ノ血族ノ妻トハ二重ノ姻族關係ナレトモ支那法ハ妻ヲ夫ニ附從セシムルノ主義ナルカ故ニ男系血族ノ妻ト妻トノ間モ亦同宗ニ準ス

(三)家長族 家長族トハ妻ヨリ夫ノ本宗ヲ指スノ語ナリ之ニ屬スル者ハ(一)家長(二)家長ノ妻妾(三)家長ノ本宗血族、此範圍ハ極メテ狭ク僅ニ家長ノ父母、祖父母、子孫ニ止ル但妻所生ノ子孫ハ其範圍ヲ劃セス(四)家長ノ本宗姻族、妻ハ家長ノ本宗姻族ノ内ニテ唯自己所生ノ子孫ノ妻妾トノミ親族關係ヲ有ス

(四)本生宗及所後宗 出テ、人ノ繼子ト爲リタル者ハ生父ノ本宗ヲ本生宗ト云ヒ養父ノ本宗ヲ所後宗ト云フ

以上掲クル如ク同宗ニ五種ノ別アリト雖モ必シモ一人ニテ悉ク之ヲ有スルモノニアラス或者ハ唯



一ノ本宗ヲ有シ或者ハ本宗ト夫族又ハ家長族ノ二ヲ有シ或者ハ本生宗ト所後宗トヲ有シ或者ハ二種ノ夫族又ハ家長族ヲ有シ或者ハ全何レノ同宗ヲモ有セサルコトアリ今此差別ヲ生スルノ原因ヲ舉クレハ左ノ如シ

(一) 男女在房在室ノ場合 男子過繼セス依然父家ニ留マルヲ在房ト爲シ婦女婚嫁セス依然生家ニ留マルヲ在室ト爲ス此場合ハ男女ハ同宗トシテ唯一ノ本宗ヲ有スルノミ  
男女他家ニ入ルモ左ノ場合ハ之ヲ在房在室ニ準ス

(イ) 男子他家ニ出贅シタルトキ 支那法ニ於テ家女生家ニ留マリ其夫ヲ招入スルヲ招婚婚ト云ヒ寡婦前夫ノ家ニ留マリ後夫ヲ招入スルヲ招夫婚ト云フ何レモ我國法ノ婚養子縁組ト相異リ唯婚姻ノ一行爲アリテ養子縁組ノ行爲ナシ即出贅シタル男子ハ招家ニ於テ家女又ハ寡婦ノ夫タルニ止マリ招家ノ養男タル身分ヲ取得セス故ニ招婚及招夫ハ招家ニ於テ同宗タル資格ナキハ勿論生家ノ親族ニ對シテモ互ニ服等ヲ降サ、ルモノトス從テ招婚招夫ノ子モ父ノ生家ノ宗ヲ以テ本宗トシ招家ノ宗トハ單ニ外姻關係ノミヲ生ス臺灣ノ慣習亦之ニ同シ唯臺灣ニ於テハ招婚ヨリ生シタル一子ヲ招家ニ與ヘテ嗣ト爲スコトアリ異姓亂宗ハ律例ノ禁スル所ナレトモ臺灣ニ行ハレサルハ既ニ述ヘタル所ノ如シ故ニ此場合ニハ招家ニ歸シタル子ハ之ヲ招家ノ養子ト見做シ其子ハ父ノ生家ヲ以テ本生宗トシ招家ノ宗ヲ以テ所後宗ト爲スヘキモノトス

(ロ) 他ノ養子ト爲リ宗統ヲ承繼セサルトキ 宗統ヲ承繼セサル養子ニハ既ニ述ヘタル如ク收養ノ棄兒養子過房子及養女アリ(一)收養ノ棄兒ハ養父母ノ爲ニ不杖期ノ喪ニ服シ且養父ノ姓ニ從フト雖モ養父ノ同宗タル身分ヲ取得セシテ別ニ一宗ヲ立ツ而シテ他日本生父母ノ知レタルトキハ尙之

ヲ以テ本宗トシ之カ爲ニ斬衰三年ノ喪ニ服ス(服制ノ部參照)條例ニハ唯生父母ノ爲ニ本來ノ服ニ從フヘキヲ示スモ之ヨリ類推シテ他ノ本生親族ニ對シテモ亦本來ノ服ニ從ハシムルノ主意ナリト見ルヘシ(二)過房子ハ唯養父及其本宗ト本來ノ同宗關係アルノ外唯養母ニ對シテ不杖期ノ喪ニ服スルノミ此外養父及其親族ト新ニ何等ノ親族關係ヲ發生セス(三)養子ハ一面養父母ニ對シテ同宗關係ヲ生セス他面條例ニハ其異姓養子與伊所生子孫爲本生父母親族孝服亦俱不准降等各項有犯仍照本宗服制科罪ト規定シ養子及其子孫ハ依然生家ヲ以テ本宗トシ其服等ハ互ニ降下セサルモノトセリ(四)臺灣ノ養子ニ關シテハ後ニ之ヲ述フヘシ

(ハ) 男女母ノ改嫁ニ從ヒ其後夫ノ家ニ入りタルトキ 此場合ニ前夫ノ子ハ母ヲ以テ嫁母トシ母ノ後夫ヲ以テ繼父ト爲スト雖モ何レモ外姻關係ニ屬シ同宗トシテハ唯生父ノ宗アルノミ

(ニ) 婦女出嫁ノ場合 婦女出嫁スルトキハ一面夫家ノ同宗タル身分ヲ取得シ他面生家ノ同宗タル身分ヲ喪失セサルヲ以テ妻妾ハ夫家ト生家トニ於テ二重ノ同宗資格ヲ兼有ス而シテ妻妾ヨリ夫ノ本宗ヲ夫族(妻タル場合)又ハ家長族(妾タル場合)ト云ヒ夫ノ本宗ヨリ妻妾ヲ本宗ニ算ス(若本宗血族親ト區別スルノ要アルトキハ特ニ同宗親ノ妻又ハ妾ト云フ)又妻妾ヨリ生家ノ宗ヲ依然本宗ト呼ヒ反對ニ生家ノ宗ヨリ妻妾ヲ本宗出嫁ノ女ト云フ但賣斷セラレタル妻妾ハ既ニ生家ト親族關係ナキモノナルカ故ニ同宗關係モ亦之ナキハ勿論ナリ

妻妾ノ子ト其母ノ本生親族トハ女系ニ因リ連繫セル親族ナルヲ以テ其關係ハ外姻ニ屬シ同宗ニアラス又夫ト妻妾ノ本生親族トハ同宗ニアラス是妻妾ハ夫ノ身分ニ附從スヘキモノナルヲ以テ之ヲ夫ノ同宗ニ準スルモ夫ハ妻妾ノ身分ニ附從スヘキモノニアラサルヲ以テ之ヲ妻妾ノ生家ノ同宗ニ



準セス尙此等ノ關係ハ次項外姻ノ條下ニ説述スヘシ

招婿婚ノ場合ニハ家女ハ依然生家ニ留マルモ親族關係ニ關シテハ出嫁ニ準ス家女ヨリ生家ノ宗ヲ  
本宗トシ生家ノ宗ヨリ家女ヲ本宗招贅ノ女ト云フ亦出嫁ノ場合ノ如ク相互ニ其服等ヲ降下スヘキ  
モノトス而シテ家女ヨリ夫ノ本宗ヲ夫族ト云ヒ夫ノ本宗ヨリ家女ヲ本宗ニ算スルコト出嫁ノ婦ト  
異ラス臺灣ニ於テハ招婿ノ女カ夫ノ親族ニ對スル關係ハ出嫁ノ女ノ如シト雖モ生家ノ親族ニ對ス  
ル關係ハ在室ノ女ノ如ク互ニ其服等ヲ降下セス

招夫婚ノ場合ニハ寡婦ハ依然前夫ノ家ニ留ルモ親族關係ニ付テハ改嫁ニ準ス即招夫ノ妻ハ招夫ノ  
本宗ヲ以テ夫族トシ自己生家ノ宗ヲ本宗トシ二重ノ同宗資格ヲ兼有スヘシト雖モ前夫ノ宗トハ親  
族關係ヲ喪失シ唯前夫ノ子ニ對シテ嫁母トシテ外姻關係ヲ保ツニ止マル寡婦ノ招婿スル者ハ之ヲ  
以テ終生其志ヲ守テ寡居スル者ト同視スヘカラスト雖モ其招婿ヲ爲スハ或ハ家貧ニシテ自贖スル  
能ハサルカ故ニ或ハ前夫ノ父母ヲ奉養シ子女ヲ撫育スル爲ニ或ハ他日招夫トノ間ニ生レタル子ヲ  
得テ前夫ノ後ヲ立テントスルカ爲ニ出ツルモノニシテ其情誼ノ點ニ於テ改嫁ノ婦ト同視スヘカラ  
ス然レトモ招夫婚ハ後ニ招婿ノ條下ニ説クカ如ク乾隆十三年ノ例ニ於テ始テ法律上ニ認メタル所  
ニ係リ未其特別ナル親族關係ニ關シテ何等ノ規定アラサルノミナラス刑案ニ於テ却テ之ヲ改嫁ノ  
婦ト同視シ前夫ノ子ニ對シテ嫁母ト稱スルカ故ニ法律上ヨリ之ヲ見ルトキハ前夫ノ父母兄弟ニ對  
シテモ亦改嫁ノ婦ニ準シタルモノト見ルノ外ナシ但夫ノ死後改嫁シタル妻妾カ故夫ノ父祖ト相干  
犯スル場合ハ其義絶ノ狀ナキトキハ尙之ヲ在室ノ者トシテ論スルカ(妻妾改嫁父母律)故ニ此招婿ノ婦モ  
前夫ノ父母ニ對シテ尙未改嫁セサル場合ト同一ニ論スヘキモノトス臺灣ノ慣習ニ於テハ招夫ノ妻

ハ之ヲ改嫁ノ婦ト同視セシ依然前夫ノ親族ト親族關係ヲ維持シ前夫ノ父母ノ爲ニ尙斬衰三年ノ喪  
ニ服ス故ニ招夫ノ妻ハ前夫ノ宗ニ對シテモ等シク同宗關係ヲ有シ即二個ノ夫族ヲ有ス

(三) 男子過繼ノ場合 此場合ニハ其男子ハ養家ノ同宗タル身分ヲ取得スルト共ニ實家ノ同宗タル  
身分ヲ喪失セサルカ故ニ二重ノ同宗資格ヲ兼有ス而シテ養父ノ宗ハ之ヲ所後ノ宗ト云ヒ實父ノ宗  
ハ本生ノ宗ト云フ元來過繼子ハ同宗ノ間ニ於テスヘキモノナルカ故ニ養父ノ宗モ實父ノ宗モ同一  
ニシテ過繼ノ爲ニ同宗タル關係ハ變更セス然レトモ過繼子ハ本生宗ト互ニ喪服ヲ降等スルヲ以テ  
其親族タル效力ニハ異動ナキヲ得ヌ又過繼子ハ同宗間ニ適當ノ者ナキトキハ同姓不宗ノ間ニ之ヲ  
爲スコトアリ此場合ニハ養家ノ宗ト實家ノ宗トハ異ナルカ故ニ過繼子ハ始テ二種ノ同宗ヲ有ス  
過繼子ノ妻ハ其夫ノ所後宗ト本生宗トノ二個ノ夫族ヲ有ス但其所後宗ニ對シテハ服制掲ケタル所ノ  
常服ニ從ヒ本生宗ニ對シテハ互ニ降服スヘキコト其夫ニ同シ

過繼子ノ妻ハ其家長ノ本生祖父母母ニ對シテ尙親族關係ヲ有ス即亦妻ノ如クニ二個ノ家長族ヲ  
有シ家長ノ本生祖父母母ニ對シテハ亦其夫ノ如ク服等ヲ降スヘキモノトス家長族服圖ハ家長カ  
在房ノ場合ヲ見タルモノニシテ人後ト爲リタル場合ニ妻ハ尙其喪服ヲ有スルヤ否ヤニ付テハ服制  
及其附註ニ於テモ何等ノ記載ナシト雖モ出繼降服ノ通則ニ從フヲ至當トスヘシ  
以上述フル所ハ過繼子及其妻妾ニ限リ其子孫ニ及ハス即(一)同宗間ニ行ハレタル過繼ナルトキハ其  
本生宗ハ所後宗ト同一ナルヲ以テ過繼子ノ子孫モ亦同宗タリ然レトモ其同宗關係ハ之ヲ父ノ本生  
宗トシテ認ムルニアラス所後宗トシテ之ヲ認ム是條例ニ凡本宗爲人後者之子孫於本生親屬孝服祇  
論所後宗支親屬服制如於本生親屬有犯俱照所後服制定擬(刑律附屬(禮)祖父母)トアル所以ナリ如此過繼子ノ



子孫カ其父ノ本生宗ニ對スル喪服ハ所後宗ノ服制ニ照シテ有スヘキモノナルヲ以テ唯其過繼カ近親間ニ行ハレタルトキノミ尙服制ヲ有スヘキモ若遠房ノ間ニ行ハレタルトキハ全然之ヲ有セス(二)異宗間ニ行ハレタル過繼ナルトキハ其過繼子ノ子孫ハ其父ノ本生宗ニ對シテ喪服ハ勿論同宗關係モ亦之ヲ有セス

前述ノ如ク過繼子ノ子孫カ其父ノ本生宗ニ對スル親族關係ハ一ニ所後宗トシテノ親族關係ノミヲ見ルカ故ニ遠房又ハ異宗ノ間ニ過繼ノ行ハレタル場合ニハ頗奇恠ノ結果ヲ生スヘシ例ヘハ遠房ノ過繼ノ場合ニ於テ過繼子ハ其父ノ父母兄弟姪等ニ對シテ互ニ無服ノ同宗親タルニ止マリ異宗ノ過繼ノ場合ニ於テハ此等ノ親族ト全然親族關係ナキニ至ルト雖モ過繼子カ其母ノ父母兄弟及姪ニ對シテハ外親服制ニ照シ小功及總麻ノ親ト爲リ或場合ニ母ノ父母ヲ以テ期親ト爲シ女系ノ親族却テ男系ノ親族ヨリモ其服重キコト、ナルカ如シ思フニ此等ハ一ニ條例ノ不備ヨリ來ル結果ニ外ナラス早晚改定スヘキ要アルモノナリト信ス

臺灣ニ於ケル養子ハ律例ニ規定スルモノト全然異リ過房子螟蛉子養女ハ皆養家ニ於テ實子女ト同一ノ身分ヲ取得ス從テ亦皆養家ノ同宗タル資格ヲ有ス而シテ過房子及養女ノ賣斷ニアラサルモノハ生家ト親族關係ヲ喪失セサルヲ以テ生家ノ同宗タル身分ヲ兼有ス其異姓間ニ行ハレタル養子ニ於テ養家ノ宗ト本生ノ宗ト姓ヲ異ニスルハ勿論ナリ而シテ過房子ノ妻妾ハ其夫ノ本生宗ニ對シテ同宗關係ヲ有ス故ニ亦其夫ノ所後宗ト合セテ二個ノ夫族又ハ家長族ヲ有ス

右ニ述ヘタル所ハ過房子及其妻妾ノミニ限り其子孫ニ及ハス即過房子ノ子ハ其父ノ所後宗ヲ以テ本宗トシ其本生宗ハ最早之ヲ同宗ト爲ナス唯養子カ同宗間ニ行ハレタルトキハ父ノ本生宗ハ同時

ニ其所後宗タルカ故ニ尙之ヲ同宗ト爲スハ勿論ナリ

(四) 姦生子ノ母ニ歸シタル場合 姦生子カ父ニ歸スルトキハ父ノ本宗ト同宗關係ヲ生スヘシト雖モ母ニ歸シタルトキハ父ト親族關係ナク又母及其本宗トハ單ニ外姻關係タルニ止マリ同宗關係ヲ生セス故ニ此場合ニハ一ノ同宗ヲモ有セサルモノトス臺灣ニ於テハ姦生子トシテ母家ニ留ルハ殆ト稀有ノ例ナルモ若之アルトキハ母ノ姓ヲ冒シ母ノ本宗ト同宗關係ヲ有スヘキモノトス

第三 同宗ノ相互的關係

同宗ハ相互ノ關係ナリ一方ヨリ他方ヲ見テ同宗ト爲ストキハ其反對ニ他方ヨリ一方ヲ見テモ亦同宗ト爲ス然レトモ其細別タル本宗夫族家長族ハ必シモ相互的關係ヲ爲スモノニアラス

(一) 本宗血族(直系女尊屬ヲ除ク)ハ相互的ニ本宗ノ關係ヲ有ス例ヘハ父子兄弟祖孫叔姪ノ如キハ何レヨリ見ルモ本宗ナリ然レトモ直系女尊屬即母祖母ノ如キハ其對者タル子孫ヲ夫族ノ内ニ有ス  
(二) 夫ノ本宗血族ノ妻夫族ハ相互的關係ヲ有ス例ヘハ兄妻ト弟妻トハ何レヨリ見ルモ夫族ナルカ如シ

(三) 本宗血族ノ妻(本宗)ハ夫ノ本宗血族(夫族)直系卑血族ヲ除クニ對ス例ヘハ弟ノ妻ト夫ノ兄トハ一方ヨリ見テ本宗ニシテ他方ヨリ見テ夫族ナルカ如シ

(四) 本宗中ノ直系女尊屬ハ夫族及家長族中ノ直系卑血族ニ對ス

第三目 外 姻

第一 外姻ノ意義



外姻トハ同宗ニ屬セサル親族ヲ云フ即女系及男女ノ混系ニ因テ生シタル血族及其配偶者ハ勿論妻ノ本生親族、男系女血族、女、孫女、姪女、姉妹ノ如シノ夫又ハ嫁母出母ノ如ク同宗タル資格ヲ喪失シタルモ尙親族關係ヲ有スル者ヲ總稱ス

茲ニ一言附説ヲ要スヘキハ妻ノ本生親族即妻親ハ外姻中ニ屬スヘキモノナルヤ否ヤノ點ナリ律例ヲ通讀スルニ外姻ナル語ハ極テ多シト雖モ所謂外姻中ニハ妻親ヲ含ムヤ否ヤ一見明確ヲ缺クカ如シ刑律罵妻妾罵夫期親尊長律ノ輯註ニハ妻之父母、總麻服也、前罵尊長條內、功親兄弟尊屬、兼本宗外姻言、而外姻皆母黨、妻之父母、不在外姻尊屬之內、故載於此條ト説ク此説ハ罵尊長ノ條ハ一般的规定ニシテ該條中ノ功親ノ親族ハ本宗外姻ヲ總稱スルモノナリト雖モ所謂外姻ナル語ハ本來妻親ヲ含マサルヲ以テ該條ノ總麻ノ尊屬中ニハ妻ノ父母ヲ含マス故ニ妻妾罵夫期親尊長律ニ於テ別ニ妻ノ父母ヲ罵ルノ罪ヲ定メタルモノナリト論スルモノナレハ即律例ノ外姻ナル語ニハ妻親ヲ含マスト爲スモノナルニ似タリ然レトモ律例ノ規定ヲ熟讀玩味スルトキハ外姻ナル語ハ同宗以外ノ親族ヲ總稱スルノ語ニシテ當然妻親ヲ含ムト解スルヲ至當ト爲サ、ルヲ得ス今律例ノ各本條ニ付テ見ルニ凡各居外姻親屬相盜財物者刑律誣盜親屬、其尊長謀殺外姻刑律謀殺外姻、凡卑幼毆本宗及外姻刑律毆本宗及外姻、中略若本宗及尊長毆卑幼、功以下尊長律凡妻妾毆夫之期親以下總麻以上本宗尊長與夫毆同罪、同上妻妾與夫ト記スルカ如ク外姻ナル語ハ常ニ必本宗ト並記シ且本宗及外姻ヲ以テ親族全體ヲ表示スルヲ以テ見レハ律例ノ外姻ナル語ハ本宗以外ノ親族ヲ總稱スルノ語ナルコト明ナリ尙前ニ說明シタルカ如ク尊卑爲婚律ニ於テ女婿之姊妹ヲ外姻無服ノ親族中ニ入レ自己ノ女ノ夫ノ姊妹ヲ外姻ト爲セルヲ以テ見レハ其反對ヨリ見テ妻ノ親族ハ夫ノ外姻ナルコト推シテ知ルヘキナリ此點ニ付テハ後ニ親族範圍ノ部ニ詳

説スル所ニ依リ一層明瞭ナルヘシ由是觀之前述ノ妻妾罵夫期親尊長律ノ輯註ニ於テ妻ノ父母ハ外姻ニアラスト論スルハ單ニ該條及罵尊長ノ條ノ二律ニ關スル解釋ニシテ律例ノ全篇ニ通スルノ解釋ト爲スヲ得ス蓋該二律ニハ凡屬外姻中略尊屬兼卑屬小各加一等罵尊長凡妻妾罵夫之期親以下總麻以上外尊長與夫毆罪同云々妻妾罵夫期親尊長律ト記シ特ニ内外ノ二字ヲ加フ而シテ内ハ內親外ハ外親ノ義ニシテ即此二律ハ元來唯內親及外親ノ一親族ニ關スル規定ナルヲ以テ妻親ノ其中ニ入ラサルハ當然ナリ而シテ律ニ於テハ内外ト記スルト本宗外姻ト記スルトハ用例上同一ニアラサルニ拘ラス前掲ノ註解ニ於テハ内外親ト云フヲ直ニ本宗外姻ト解スルヨリ見レハ茲ニ所謂外姻トハ狭義ノ外姻即外親ヲ指スモノト見サル可ラス從テ妻ノ父母ハ外姻ニアラスト云フモ實ハ其外親ニアラサルコトヲ云フニ止ルモノト解セサル可ラサレハナリ

尙外姻ト外親トハ其語ノ外縁ヲ異ニスルカ故ニ之ヲ混同スルコトナキヲ要ス律例ニ於テ先本宗服圖ヲ掲ケ次ニ外親服圖ヲ掲ケ終ニ妻親服圖ヲ掲ケタルヲ見レハ此三類ヲ以テ總テノ親族ヲ總括セントスルノ主旨ナルヲ見ルヘク從テ妻親ハ外親ト對立シ外親ノ内ニ含マレサルヲ知ルヘシ而シテ外姻ハ前ニ述ヘタル如ク本宗以外ノ親族ヲ網羅シタルモノナルヲ以テ外親ハ勿論妻親ヲモ包含スヘク外親ハ外姻ノ一部タルヘキモノト又外親ハ母黨トモ亦之ヲ混同スルコトナキヲ要ス母黨又ハ母族ノ語ハ母ノ本生親族ヲ指スモノニシテ女姊妹姑等ノ子孫ノ如キ出嫁族ヲ含マス唯其關係ニ於テ一方ヨリ他方ヲ見テ母族ト爲スモノハ他方ヨリ一方ヲ見テ出嫁族ト爲シ一方ヨリ服制アルモノハ他方ヨリモ亦其報服アルヲ以テ母族ニ關スル規定ハ其反對ニ出嫁族ニモ適用スヘキ場合少カラス故ニ律例ノ註解ニ於テモ母族ノ語ヲ用ヒテ出嫁族ヲ含マシメ終ニ母族ト外親トヲ混同ス



ルニ至レリ若白虎通ノ如ク父族ヲ以テ必シモ本宗タルニ限ラストセハ此出嫁族ハ母族ヨリモ寧父族ノ内ニ入ルヘキモノトス

第二 外姻ノ種類

外姻ハ之ヲ分チテ外親及妻親トシ外親ハ更ニ分チテ母族祖母族及出嫁族ノ三トス

(一) 母族及祖母族 母族及祖母族トハ直系女尊屬ノ本生親族ヲ總稱ス直系女尊屬即母、祖母、曾高祖母ハ尙本宗ニ屬スレトモ其本生親族ハ女系ノ親族ナルカ故ニ本宗ニアラス而シテ此中ニハ女尊屬ノ本宗ト外親トヲ有スレトモ自己ヨリ見レハ等シク外親ニ屬スルヲ以テ之ヲ區別セス又母ノ本生親族ニ對シテハ特ニ母族或ハ母黨ノ稱アレトモ祖母以上ノ本生親族ニ對シテハ何等ノ名稱ナシ今假ニ之ヲ祖母族ト稱ス

母ト稱スル者ノ内ニハ親母ノ外ニ生母、繼母、嫡母、嗣母ノ別アリ此等ノ本生親族ニシテ自己ト親族關係ヲ有スル者ハ等シク母族ト稱ス其慈母、庶母、乳母ニ對スル親族關係ハ之ヲ其本生親族ニ及ホサ、ルハ既ニ本節第二款第三項ニ説キタル所ノ如シ

過繼子(臺灣ニ於テハ生家ト絶縁セサル養子女)ハ其本生親族ト親族關係ヲ失ハス而シテ養父母ノ親族ト親族關係ヲ發生スルカ故ニ亦生家ト養家ノ二種ノ母族祖母族ヲ有スヘシ但此關係ハ唯過繼子(臺灣ニ於テハ過房子)及其妻ニ限り其子孫ニ及ホスコトナキハ同宗關係ノ場合ト同シ次ニ掲クル出嫁族ニ就テモ亦同シ

(二) 出嫁族 出嫁族トハ男系女血族(直系女尊屬ヲ除ク)ノ夫(家長ヲ除ク)及其直系卑屬ヲ總稱ス男系女血族即女孫女、姑、姊妹、姪女等ハ尙本宗ニ屬スレトモ其出嫁(或ハ招婚)シテ生ミタル子孫ハ己ト相見

テ女系ノ親族ナルカ故ニ本宗ニアラス又其嫁女ノ夫モ異姓ナルカ故ニ本宗ニアラス律例ノ上ニ於テ之ヲ總稱スヘキ名稱ナシ今假ニ出嫁族ト稱スヘシ律例ニハ女ノ子孫ヲ妻親服圖ノ内ニ收メタレトモ此等ハ妻ノ本生親族ニアラサルヲ以テ之ヲ妻親ト云フハ其理由ナキモノニシテ一ニ便宜ノ爲ニ附載シタルモノト見ルノ外ナシ又夫ハ妻ノ本生親族ト親族關係ヲ生スレトモ妾ノ本生親族トハ何等ノ關係ナシ故ニ自己ノ女血族カ他人ノ妾トナリタル場合ニハ自己ト其家長トハ親族關係ナク唯其生ミタル子孫トノミ外親關係ヲ生スルモノトス

(三) 妻親 妻親トハ妻ノ本生親族ヲ總稱ス此内ニハ妻ノ本宗及外親ヲ包含スレトモ夫ヨリ見レハ等シク外姻ニ屬ス故ニ又之ヲ區別セス

(四) 夫ノ外親 妻ハ夫妻一體ノ主義ニ依リ夫ノ外親ニ對シテモ亦親族關係ヲ生スト雖モ夫ノ前妻ノ本生親族トノ間ニ何等ノ關係ヲ生セサルハ既ニ説キタル所ナリ又妾カ家長ノ親族ニ對スル親族關係ハ其範圍狭ク外親ニマテ及フコトナシ

第三 外姻ノ相互的關係

外姻ハ相互的關係ナリ一方ヨリ他方ヲ外姻トスルトキハ他方モ亦一方ヲ外姻ト爲スヘキモノトス然レトモ其細別タル母族、祖母族、出嫁族及妻親ハ相互ノ關係ヲ有セス

(一) 母族、祖母族中ノ血族ハ出嫁族中ノ血族ニ對ス即何レヨリ見ルモ外親タリ

(二) 嫁女(自己ノ女孫女、姑、姊妹、姪女等)ノ夫(即出嫁族)ハ妻親ニ對ス

(三) 夫ノ外親ハ外親ノ妻ニ對ス



支那ノ法制及慣習ニ於テ親等ナルモノヲ認ムルヤ否ヤ又之ヲ認ムトセハ其計算ノ方如何此問題ハ之ヲ決定スルコト容易ナラス禮大傳ニハ四世而總麻之窮也五世祖免殺同姓也六世親屬竭矣ノ語アリ既ニ四世五世及六世ト云ヘハ一世乃至三世ノ存スルハ明カナリ而シテ既ニ親族ニ世數ヲ附ストセハ此世數ヲ計算スルノ標準アルモノト云ハサルヘカラス然ルニ其所謂四世ノ親ナルモノヲ見ルニ此内ニ高祖父母曾祖父母從祖父母再從祖父母三從兄弟再從姪從姪孫曾姪孫及玄孫ヲ含メリ高祖父母ト玄孫トノ直系親ハ我親等計算法ニ照スモ亦四親等ナリト雖モ曾祖父母ト曾姪孫ハ五親等從祖父母ト從姪孫ハ六親等再從祖父母ト再從姪トハ七親等三從兄弟ハ八親等ナリ又五世祖免親(双峰車氏著ス所ノ五世祖免親圖)ヲ見ルニ上五世祖父母ト下五世孫トハ我計算法ニ照ス時ハ五親等ナリト雖モ其他ハ六親等乃至十親等ニ當レリ即直系親ニ付テハ亦我計算法ニ一致スルモ旁系親ニ至テハ必シモ相一致セス然ラハ支那法ニハ我國法ト異ル親世ノ計算法ヲ有スト言ハサルヘカラス更ニ禮喪服小記ニ依レハ親々以三爲五以五爲九上殺下殺旁殺而親畢矣ノ語アリ上殺ハ父祖曾高等ノ如ク上ニ廻リ下殺ハ子孫曾玄等ノ如ク下ニ降リ旁殺ハ兄弟從兄弟再三從兄弟等ノ如ク横ニ延ヒ次第ニ親々ノ度ヲ減殺スルヲ云フ其以三爲五トアルハ父己子ノ三ヨリ祖父父己子孫ノ五ト爲リ以五爲九トアルハ更ニ上下ニ延ヒ上高祖ヨリ下玄孫マテ九トナルヲ云フ然レトモ祖ヨリ高祖ニ至リ孫ヨリ玄孫ニ至ルニハ其中間ニ在ル曾祖ト曾孫ヲ經サルヘカラス即以五爲九トアルハ以五爲七以七爲九ノ約言タルヲ知ルヘシ而シテ三ト云ヒ或ハ五或ハ九ト云フ皆直系親ノミニ付テ立言シタ

ルモノナリト雖モ其次ノ句ニ於テ上殺下殺ノ外ニ旁殺ノ語アルカ故ニ諸兄弟諸叔姪ノ如キ旁系親ヲモ含ム此親々減殺ノ度モ直系親ノ場合ニハ單ニ其間ノ世數ニ依リテ之ヲ知ルコトヲ得トキモ旁系親ニ至リテハ爾ク簡單ナルモノニアラス別ニ之ヲ算出スルノ標準ナカルヘカラス又律例及其註解ノ内ニハ親族ニ關シテ屢親疏遠近ノ字ヲ用ヒタル所アリ何ヲ以テ親近トシ又何ヲ以テ疏遠トスルカ之ニ付テモ亦一定ノ標準ナカルヘカラス人或ハ服制ヲ以テ之ヲ決スヘシト説ク者アレトモ服制ハ親族關係ノ輕重ヲ決スヘキモノニシテ輕々ニ親疎ヲ決スヘキモノニアラス服制ハ却テ此親疏ノ等級ニ尊卑嫡庶ノ分内外ノ別ヲ參シテ作リタルモノニ係リ且喪服ハ必シモ報服ノ同シキモノニアラス一方カ他方ニ對シテ重服ナルニ他方ハ一方ニ對シテ輕服ナル場合又一方カ他方ニ對シテ服ヲ有スルニ他方ハ之ニ對シテ無服ナル場合少カラス故ニ此説ハ同一ノ親族間ニ於テ一方ハ他方ヲ以テ親トシ他方ハ一方ヲ以テ疏ト爲スノ矛盾ニ陷ルヘシ若支那法ニ親等ナシトセハ右ニ掲ケタル大傳ノ四世五世ノ語喪服小記ノ上殺下殺旁殺ノ語又律例中ニ散在スル親疏遠近ノ語ハ終ニ之ヲ解スル能ハサルニ至ルヘシ果シテ然ラハ茲ニ其親等ハ如何ナルモノナリヤ又之ヲ計算スル方法如何ノ問題ヲ生ス

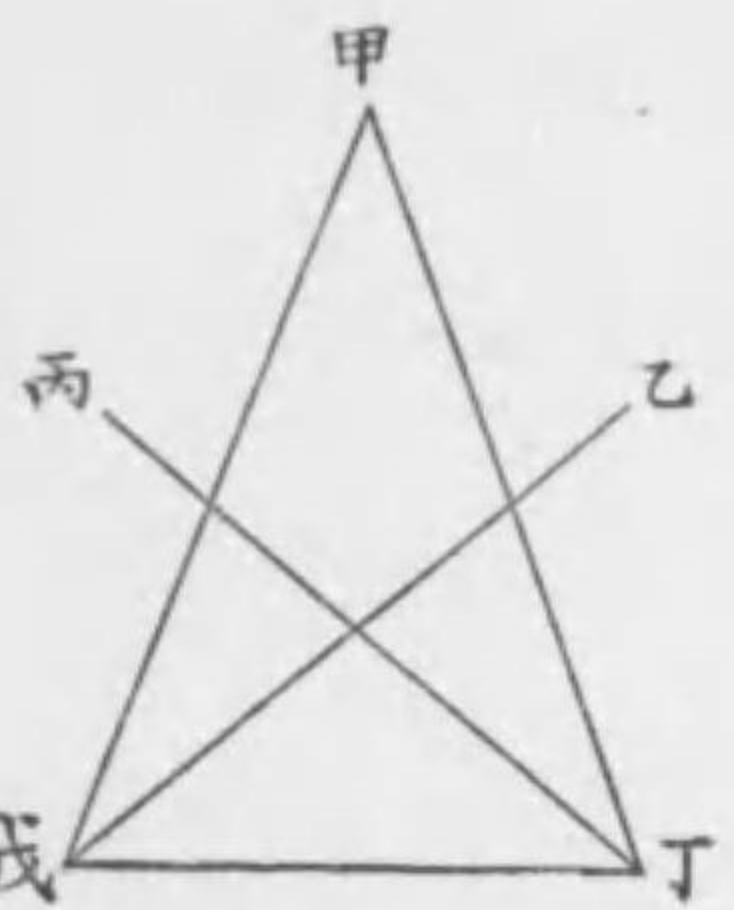
支那ニ於ケル親等ノ性質如何ヲ究ムルニハ先親族カ其世代ヲ追ヒテ次第ニ上下左右ニ擴張スルノ狀態即所謂以三爲五以五爲九ノ次第ヲ序スルノ要アリ今假ニ之ヲ親族成形ノ次第ト稱スヘシ次ニ親々ノ度カ世代ヲ追ヒテ次第ニ上下左右ニ減殺スルノ狀態即所謂上殺下殺旁殺ノ次第ヲ序スルノ要アリ今假ニ之ヲ親度減殺ノ次第ト稱スヘシ次ニ此二個ノ次第ノ間ニ通有スル法則アルヤ否ヤヲ



見若之アリトセハ此法則カ果シテ親疏遠近ノ語ニ明解ヲ與フルヤ否ヤ又所謂四世認麻、五世〇免ノ親ニ之ヲ充當シテ恰當スルヤ否ヤヲ見ルヲ要ス若其法則ニシテ果シテ此等ノ問題ニ對シテ明確ナル解答ヲ與フルヲ得ハ此法則ハ支那ニ於ケル親等トシテ承認スヘキ價值アルモノト云フヘシ

(一) 親族成形ノ次第 親族ハ夫妻ヲ單位トシ之ヨリ第一次第二次次第ニ擴張ス即左ノ如シ

既ニ夫妻アリ茲ニ子ヲ生シ父母ト子ノ關係生ス子ハ一人ニ限ラス其長幼男女ノ區別ニ依リ兄弟姉妹ノ關係生ス此父子兄弟以下姉妹ヲ省キ兄弟ノ中ニ包含セシムハ第一次ニ起ル親族關係ニシテ之ヲ一世親ト名ク



次ニ其子ニ又各子ヲ生ス此ニ祖孫ノ關係生シ伯叔姑ヲ此内ニ含マシム以下倣之(姪女ヲ之ニ含マシム)ノ關係、從兄弟ノ關係生ス之ヲ二世親ト名ク例ヘハ甲ヲ夫妻トシ乙丙ヲ其子トシ丁ヲ乙ノ子、戊ヲ丙ノ子トセハ左ノ如シ

甲ヨリ丁戊ヲ見レハ孫ナリ其反對ヨリ見テ祖ナリ

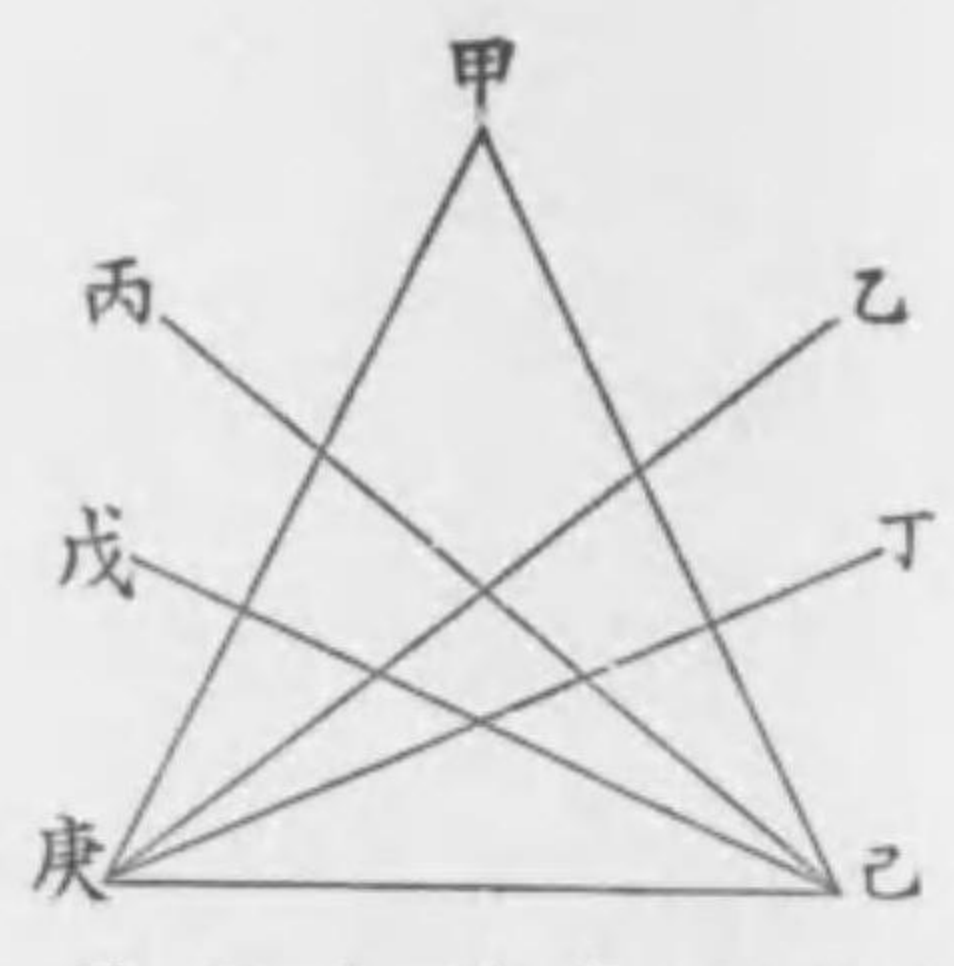
乙ヨリ戊丙ヨリ丁ヲ見レハ姪ナリ其反對ヨリ伯叔父ナリ

丁戊相互ニ見テ從兄弟ナリ

次ニ其孫カ又各子ヲ舉ケタリトセハ此ニ曾祖ト曾孫ノ關係生シ伯叔祖父ト姪孫、從伯叔父ト從姪、再從兄弟相互ノ關係ヲ生ス之ヲ三世親ト名ク上圖ノ丁戊ニ己庚ノ兩子ヲ附シテ之ヲ見レハ左ノ如シ

甲ヨリ己庚ヲ見レハ曾孫ナリ其反對ヨリ曾祖ナリ

乙ヨリ庚丙ヨリ己ヲ見レハ姪孫ナリ其反對ヨリ伯叔祖父ナリ



丁ヨリ庚戊ヨリ己ヲ見レハ再從姪ナリ其反對ヨリ從伯叔父ナリ

己庚互ニ相見テ再從兄弟ナリ

次ニ曾孫カ又各子ヲ舉ケタリトセハ此ニ高祖ト玄孫ノ關係生シ曾伯叔祖父ト曾姪孫、從伯叔父ト再從姪、及三從兄弟相互ノ關係ヲ生ス之ヲ四世親ト名ク上圖己庚ニ更ニ其子ノ辛壬ヲ附セハ左ノ如シ

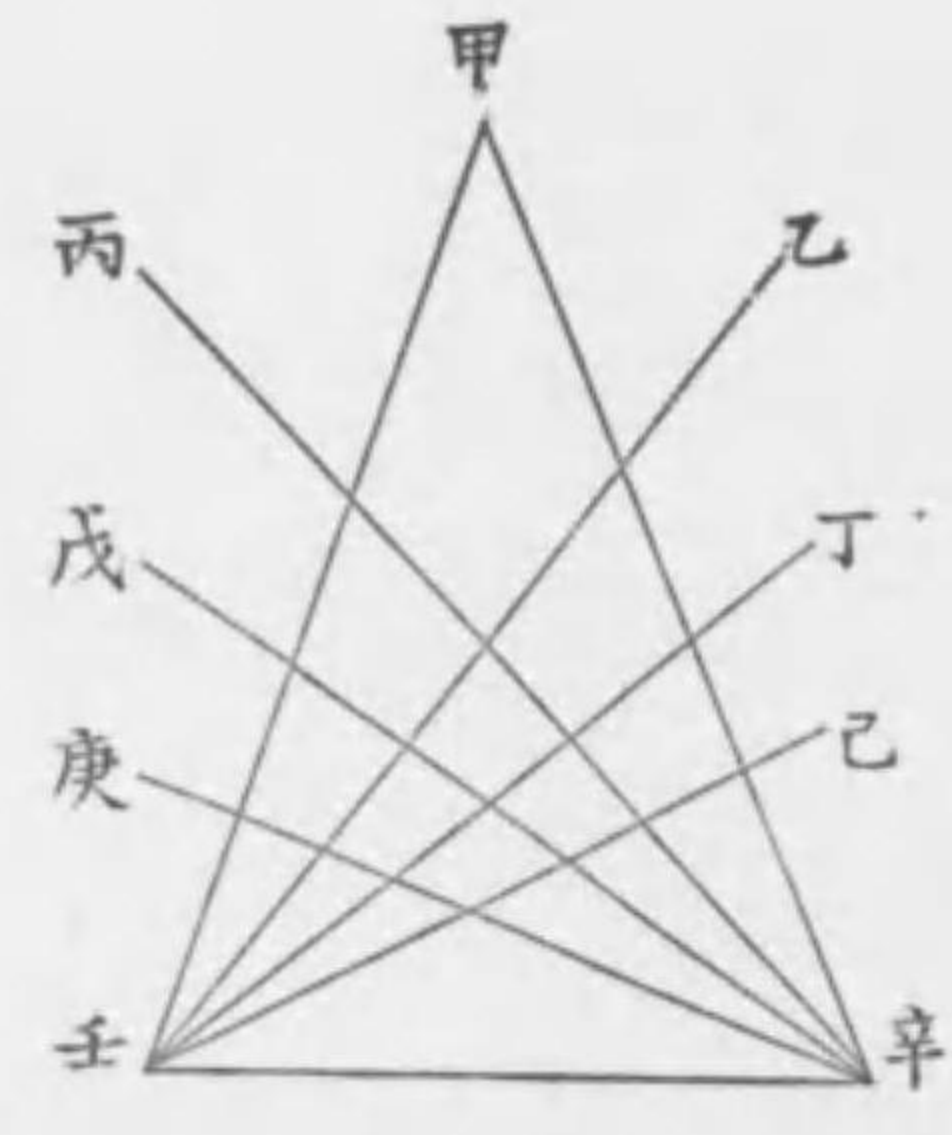
甲ヨリ壬辛ヲ見レハ玄孫ニシテ其反對ヨリ高祖ナリ

乙ヨリ壬丙ヨリ辛ヲ見レハ曾姪孫ニシテ其反對ヨリ曾伯叔祖父ナリ

丁ヨリ壬戊ヨリ辛ヲ見レハ從姪孫ニシテ其反對ヨリ從伯叔祖父ナリ

己ヨリ壬庚ヨリ辛ヲ見レハ再從姪ニシテ其反對ヨリ再從伯叔父ナリ

壬辛互ニ見テ三從兄弟ナリ



次ニ其玄孫カ又各子ヲ舉ケタリトセハ此ニ五世祖ト五世孫ノ關係ヲ生シ高伯叔祖父ト玄姪孫、從曾伯叔祖父ト從曾姪孫、再從伯叔祖父ト再從姪孫、三從伯叔父ト三從姪、及四從兄弟相互ノ關係ヲ生ス上圖ノ辛壬ニ癸干ノ子ヲ附スレハ左ノ如シ

甲ヨリ癸干ヲ見レハ五世ノ孫ニシテ其反對ヨリ五世ノ祖ナリ





從伯叔父ナリ

癸干相見テ四從兄弟ナリ

以上ハ只男子ニ付テ之ヲ述ヘタリト雖モ女子ヲ含ムハ勿論ニシテ父祖ニ對シテハ母、祖母、曾祖母、高祖母アリ子孫ニ對シテ女、孫女、曾孫女、玄孫女等アリ諸兄弟ニ對シテ姉妹、從姉妹、再從姉妹、三從姉妹等アリ諸伯叔ニ對シテ姑、從姑、再從姑、祖姑、曾祖姑アリ諸姪ニ對シテ姪女、姪孫女、曾姪孫女アリ今逐一之ヲ擧クルトキハ其關係錯雜シテ不明ヲ來スノ恐アルヲ以テ之ヲ省キ單ニ男子ノミヲ擧ケタリト雖モ女子ニ付テモ亦同様ナルコト勿論ナリ

六世次以上ノ親モ亦同法ヲ反覆スルノミ類推スルコトヲ要ス  
左圖ハ本宗九族ヲ取り其世次ヲ割シタルモノナリ

表 次 世 族 親



(二) 親度減殺ノ次第 親度減殺ノ次第ハ所謂上殺下殺旁殺ノ三法ニ依ルモノニシテ之ヲ數字ニ依テ表示スレハ左ノ如シ  
(イ) 直系親 上殺下殺ノ法ニ依ル即子父ハ一次、祖父ハ二次、曾祖父ハ三次、高祖父ハ四次ナリ



(ロ) 同列親 旁殺ノ法ニ依ル即親兄弟ハ一次從兄弟ハ二次再從兄弟ハ三次三從兄弟ハ四次ナリ  
 (ハ) 同列親以外ノ傍系親 尊屬ト卑屬トニ依テ減殺ノ方法ヲ異ニス  
 (一) 旁系尊屬 上殺旁殺ノ兩法ニ依ル其親族カ自己ノ直系親ノ何レト同一ニアルヤヲ見先上殺次  
 數ヲ算シ更ニ横ニ旁殺次數ヲ算シ此二ヲ加フレハ則其親族ノ減殺次數ヲ得例ヘハ從伯叔祖父ハ祖  
 父ト同列ニアリテ祖父ノ從兄弟ナリ故ニ我ヨリ祖ニ至ル二次祖ヨリ其從兄弟ニ至ル二次合セテ四  
 次ト爲ルカ如シ

(二) 旁系卑屬 旁殺下殺ノ兩法ニ依ル其親族カ自己ノ同列親ノ何レノ子孫ナルカヲ見旁殺次數ヲ  
 算シ之ヨリ縦ニ下殺次數ヲ算シ此二ヲ加フレハ則其親族ノ殺親次數ヲ得例セハ曾姪孫ハ親兄弟ノ  
 曾孫ナリ故ニ我ヨリ兄弟ニ至ル一次兄弟ヨリ其曾孫ニ至ル三次合セテ四次ナルカ如シ

(三) 前記兩次第ノ比較 親族成形ノ次第ハ積極的ニ親族範圍ヲ擴張シ親度減殺ノ次第ハ消極的ニ  
 親々ノ度ヲ減殺シ兩者互ニ反對ノ方向ニ走ルモ其次數ハ同一ナリ例ヘハ甲ニ依ルモ乙ニ依ルモ兄  
 弟ハ一次從伯叔父ハ三次曾姪孫ハ四次ナルカ如シ從伯父ハ兄弟ヨリ世次遠シ故ニ疎ナレトモ曾姪  
 孫ヨリ世次近シ故ニ親ナルカ如シ近即親遠即疎ナリ唯遠近ハ親族成形ノ次第ヨリ立言シ親疎ハ親  
 度減殺ノ次第ヨリ立言シタルモノナルモ其指ス所ハ一ナリ是法文中ニ於テ屢親近或ハ疏遠ト熟用  
 シタル所以ナリトス

今進ミテ右ノ兩次第ニ通有スル次數ヲ以テ禮大傳ニ掲ケタル「四世總麻之窮也」ニ對照スレハ高祖父  
 母ト玄孫トカ四次ニ當ルハ言フヲ待タス我國法ニ於テ五親等乃至八親等ト爲シタル傍系親族モ亦  
 此四次ノ親ニ該當スルヲ見ルヘシ更ニ之ヲ双峰車氏ノ五世祖免ノ親ニ對照スレハ其五世ノ祖ト五

世ノ孫カ五次ノ親タルハ勿論高祖祖母六親等從曾祖父母七親等再從祖父母八親等三從祖父母九  
 親等四從兄弟十親等三從姪九親等再從姪孫八親等從曾姪孫七親等玄姪孫六親等ノ親カ亦悉ク此五  
 次ノ内ニ包含セララル、ヲ見ルヘシ

(四) 親等計算法

右ニ掲ケタル世次ノ系數ハ(一)ノ如ク一々其成形ノ次第ヲ畫クニ及ハス又(二)ノ如ク一々上下左右ノ  
 次數ヲ算スルニ及ハス簡單ニ之ヲ算出スルコトヲ得ヘシ即直系親ハ雙方間ノ世數ヲ算シテ之ヲ定  
 メ旁系親ハ雙方ヨリ同一ノ始祖ニ至ルマテノ世數ニ依ル若雙方ノ世數ニ差異アルトキハ其多キモ  
 ノニ從フ

此親次ノ系數ハ前ニ述ヘタルカ如ク以テ親族ノ遠近ヲ決スヘク又其親疏ヲ定ムヘシ且服制ハ支那  
 ニ於テ親族ノ輕重ヲ劃スルノ標準ナルモ其服ノ配當ハ主トシテ此系數ヲ標準トシテ定メタルモノ  
 ナレハ此系數ハ亦支那法ニ於テ重要ナルモノト云フヘシ之ヲ我國法ノ如ク親等ト云フモ固ヨリ不  
 可ナシ然レトモ今其混雜ヲ避クルカ爲ニ假ニ親世ノ語ヲ用フ即一世親トハ父母兄弟姊妹ヲ指シ二  
 世親トハ祖父母孫從兄弟姊妹及伯叔父母ト姪トヲ指スカ如シ

第三項 親族ノ範圍

第一目 總說

第一 親族範圍ノ性質



抑親族關係ハ本來其範圍ノ制限ナク血統ニ因ルモノハ其血統ノ連絡分明ナル間ハ無限ニ擴張セラ  
 ルヘク擬制ニ因ルモノニ在テモ法律カ其擬制ヲ作ルト共ニ擬制ノ及フ範圍ヲ限定セサル以上ハ無  
 限ニ延長セララルヘシ要スルニ親族關係ハ性質上一定ノ範圍ナク其之アルハ一ニ法律ノ規定ニ基キ  
 モノトス而シテ法律カ其範圍ヲ限定スルニ當テモ必シモ凡テノ事項ニ關シテ一ニ之ヲ定ムルノ要  
 ナク或事項ニ關スルト他ノ事項ニ關スルトニ依リ親族效果ノ及フ範圍ニ差異ヲ設クルヲ得ルハ勿  
 論ニシテ各國ノ法律ニモ亦此例ニ乏シカラス支那法ニ於テモ親族範圍ハ各事項ニ關シテ必シモ同  
 一ナルニアラス例ヘハ尊卑爲婚律ニ通婚ヲ禁スル親族範圍ヲ列舉シ嚴大功以下尊長律ニ尊長毆打  
 罪トナルヘキ各親族ヲ列舉シタルカ如シ此等ノ場合ニハ其所謂親族ノ範圍ハ其規定ニ照シテ之ヲ  
 決スヘキハ勿論トス然ルニ律例中親族關係カ效果ヲ生スヘキ規定ヲ通覽スルニ一々其適用アルヘ  
 キ親族ノ範圍ヲ示スコトナク往々同居親屬(同居親屬)各居親屬(各居親屬)別居親族(別居親族)同宗無服之親(同宗無服之親)  
(同居親屬)同姓親屬(同姓親屬)ト記シ個々ノ親族ヲ指定セサル場合アリ又刑律訴訟聽過(刑律訴訟聽過)ニ裁判官ハ其有  
 服親及姻家ノ訴訟事件ニ迴避ノ義務アルコトヲ規定スルモ其姻族ノ範圍ヲ示サス又家屬ハ親族タ  
 ルヘキヲ本則トスル等親族ノ範圍如何ニ關係ヲ有スル場合モ少シトセス而シテ此等ノ規定ハ皆親  
 族關係ニ嚴格ナル效果ヲ附スルモノナルヲ以テ何種ノ親族モ苟モ親族タル以上其效果無限ニ延長  
 スト見ルトキハ他ノ規定ト權衡ヲ失スルニ至ルヲ以テ其間ニ一定ノ限界アルモノナリト爲サ、ル  
 ヘカラス以下律例ニ別段ノ定メナキ場合ニ適用スヘキ親族範圍ノ標準ニ關シテ論述スヘシ

第二 親族範圍ノ標準

支那法ニ於テ親族ハ同宗ト外姻トニ依リ其範圍ヲ異ニス同宗ハ其範圍無限ナルモ外姻ハ律例服圖

ニ列載セラレタル者及之ニ準スヘキ者ノミヲ以テ限界トス之ニ關シテハ二三ノ異說アリ左ニ之ヲ  
 掲ケテ其論評ヲ試ムヘシ

第一說 親族範圍ヲ決スルニハ喪服ノ有無ヲ以テ標準トシ有服親ノミヲ親族トシ無服親ハ總テ其  
 範圍外ニ在リト爲スモノニシテ此見解ニ從フトキハ頗簡明ナルコトヲ得ト雖モ喪服ハ必シモ相互  
 ノ關係ニアラス甲ヨリ乙ニ對シテ服ヲ有スルモ乙ヨリ甲ニ對シテ之ナキモノ少カラス此場合ニ於  
 テ甲ヨリ乙ハ親族ナルモ乙ヨリ甲ハ親族ニアラサルノ結果ヲ生スヘシ又女子出嫁シ男子出繼スル  
 トキハ互ニ其服ヲ降等ス故ニ總麻ノ親ハ概シテ無服ノ親ト爲ル此場合ニ於テ在室在房中ハ親族ナ  
 ルモ出嫁又ハ出繼シタルカ爲ニ其親族關係ヲ喪失スト爲スニ至ルヘシ如斯見解ハ倫理道德ヲ重シ  
 スル支那法ニ之ヲ容ル、ノ餘地ナシ且現行律例中ニハ無服親ニ親族タル效果ヲ及ホシタルモノ甚  
 多ク未無服親ヲ以テ悉ク親族範圍外ニ在リト斷定スヘカラサルナリ

第二說 標準ノ根據ヲ古典ニ取ルモノニシテ之ニ二アリ何レモ同宗範圍ニ關スルモノニシテ其一  
 ハ禮大傳ニ絶族無服、親者屬也ノ語及方氏愨カ之ヲ解シテ九族之外謂之絶族、以其思至此絶故也、有  
 恩則有服、以其恩絶、故無服也、夫以卑而屬尊、以幼而屬長、以庶而屬適、以旁屬正、親族之道如斯而已、故曰  
 親者屬也、族絶即非其所屬ト説キタル語ニ基キ同宗親族ノ範圍ヲ四世親内即九族ニ限ラントスルモ  
 ノナリ要スルニ方氏愨ノ解説ハ卑カ尊ニ屬シ幼カ長ニ屬シ庶カ嫡ニ屬シ旁カ正ニ屬スルハ親族ノ  
 道ニシテ即親ハ屬ノ義ナリ然ルニ九族以外ハ所屬ナシ故ニ絶族親族關係ノ絶エタルヲ云フト云ヒ  
 亦服ヲ施サスト言フニ在リ其二ハ禮大傳ニ四世而總麻之窮也、五世祖免殺同姓也、六世親屬竭矣ノ語  
 ニ基キ同宗親族ノ範圍ヲ五世親内ニ限ラントスルモノナリ、蓋祖免ハ喪服ニアラスト雖モ後ニ述フ



ルカ如ク亦死者ニ對シテ哀悼ノ意ヲ表スル一ノ形式タリトス同一ノ書ニシテ一ハ五世親ヲ以テ親族範圍内ニ在リトシ他ハ其範圍外ニ在リトス果シテ何レヲ正トスヘキヤハ今暫ク之ヲ論セス何レニシテモ古代ニ行ハレタル說ニシテ現行律例ノ精神トハ暗合セス現行律例ニ於テハ無服親ト稱シ五世六世以外ノ親族ニ親族タル效果ヲ及ホシタル所少カラス故ニ亦此等ノ說ニ從フコトヲ得ス蓋六世ニシテ親屬竭クトハ周以前ノ制ニ屬シ周代ニ及テハ苟モ血族關係ヲ有スル以上ハ百世ト雖モ親屬竭キストノ制ヲ立ツルニ至レリ後世ノ法律ハ皆之ニ因ルモノトス

第三說 服圖ヲ以テ親族範圍ヲ決スルノ標準ト爲シ服圖ニ掲載シタルモノ及之ニ準スヘキモノ、ミヲ親族トシ其他ハ悉ク親族範圍外ニ在リト爲スモノニシテ此說ニ依レハ支那法ニ於テ親族ノ關係及其範圍ヲ定ルニハ服制及服圖ヲ以テ一般ノ標準ト爲スヘキコト異論ナキ所ナリ蓋喪服ノ制ハ支那古代ノ典禮ニ淵源シ儒教ニ依リ大成シ道德人倫ノ基礎ヲ爲シ親疎尊卑ノ分ヲ正スヲ以テ其目的トスルモノナレハ服制ハ親族關係ハ本來服ノ有無輕重ニ依リ定マルヘキモノニシテ從テ服制及親族ノ系統ニ基キ服制ヲ示セル服圖ナルモノヲ以テ親族關係及其範圍ヲ定ムルノ標準ト爲スハ理論上最至當ノ措置ナルノミナラス是實ニ律例ノ目的ニ適合スルモノニシテ律例ノ卷首ニ服制及服圖ヲ掲記スル所以ノモノハ亦此目的ニ外ナラサルナリ蓋律例服圖ノ註ニハ、箋釋云律首而載喪服者、所以明服制之輕重使定罪者、由此爲應加減之準也、ト云ヒ又鼈頭ノ註ニハ、律書必載服制者、擬罪必論其親疏、以定罪之輕重也、トアリ即律ノ卷首ニ於テ服制ヲ示シ服圖ヲ掲クル所以ノモノハ之ヲ律例ノ適用上親疏ヲ別チ罪ノ輕重ヲ定ムルノ標準ヲ示スノ目的ニシテ恰モ我舊刑法法典ノ首部ニ親族例ヲ

示スト同一ノ目的ヲ有スルコトヲ知ルヘク然ラハ之ヲ以テ律例ノ適用上ニ於ケル親族範圍ヲ定ムルノ標準ト爲スハ正ニ律例ノ目的ト一致スルモノト云ハサル可ラスト論ス

律首ニ服制ヲ掲ケタルハ服圖ノ註ニモアル如ク服ノ輕重ニ依テ罪ヲ定ムルノ標準ト爲スノ意ナルコト勿論ナリ然レトモ其服圖ヲ併セ掲ケタルハ單ニ之ヲ以テ服制ヲ明瞭ナラシムルカ爲ニ過キスシテ親族範圍ヲ劃スルノ主旨ニ非ス其服圖ヲ以テ親族範圍ヲ定ムルニ至リタルハ乾隆十三年ノ條例ニ、本宗五服以外相侵犯、照無服親定擬、外姻屬必圖內載明無服者、方准按減、トアルニ始ル且單ニ外姻ノミニ關シ同宗ニ關セス元來服制ハ遠ク周代ニ於テ規定セラレ載テ儀禮ニ在リ後唐ノ開元禮宋ノ政和禮、朱子家禮司馬書儀ニモ亦之ヲ定ムト雖モ未服圖ナルモノナシ然ルニ信齋楊氏及勉齋黃氏ハ之ヲ一目ノ下ニ見易カラシメシカ爲ニ始テ服圖ヲ作りタリシカ明代ニ至テ之ヲ便宜トシ服制ト共ニ律例ニ收メ之ヲ襲ヒテ現清朝ノ會典及律例ニ服圖ヲ掲ケタルニ至レリ然レトモ其服圖ハ頗杜撰ニシテ唯ニ其樣式ノ整然タラサルノミナラス服制ト一致セサルモノアリ爲ニ屢疑ヲ生セシムルコトアリ試ニ二三ノ點ヲ舉クハ(一)姉妹ノ子ハ小功ノ親ナルニ服圖ハ之ヲ漏脱セリ又從繼母嫁ハ服制ニ於テハ不杖期ト改メタルニ服圖ハ尙明制ノ儘ニ杖期ト爲セリ然レトモ此二者ハ禮部則例ニ至テ改正シタリ(二)外親服圖ニ姑ノ子(己ト同列親)ヲ己ノ下ニ姑ノ孫(子ト同列)ヲ亦其下ニ置キ妻親服圖ニ妻外祖父母ヲ己ト同列ニ置キタルハ昭穆ノ序位ヲ紊シタルモノニシテ圖式ノ體裁ヲ得タルモノト言フヘカラス(三)妻親服圖中ニ女ノ子女ノ孫ヲ收メタルハ外親ヲ妻親ニ混同シタルモノト云フヘシ(四)妻親服圖中ニ妻兄弟姊妹ヲ無服トシ更ニ其下ニ妻ノ兄弟姊妹ノ子ヲ無服トシテ掲ケタリ既ニ妻ノ兄弟カ無服ナリトセハ更ニ其子ノ無服ナルハ言ハスシテ明カナリ然ルニ尙之ヲ掲ケタルハ蛇足



ノ記載ト言ハサルヘカラス又外親服圖ニハ堂舅及堂姨ノ子ヲ掲ケテ其父タル堂舅堂姨及其祖父タル外祖父母ヲ掲ケス己ヨリ堂舅堂姨ノ子ニ至ルニハ母ノ祖父母ヨリ外伯叔祖父及堂舅堂姨ヲ經サルヘカラス母ノ祖父母既ニ無服ナレハ之ニ依テ連レル以上ノ三者ハ亦無服ナルコト明ナルヲ以テ堂舅堂姨ノ子ノ如キ亦蛇足ノ記載ト言ハサルヘカラス以上(一)(二)(三)ノ如キハ服圖ノ誤謬ナルコト又其圖式ノ當ヲ得サルコトハ勿論ナルモ之ニ因テ親族範圍如何ニ關シ疑點ヲ生スルコトナシ然レトモ(四)ニ至テハ無服タルコト明瞭ナル親族ヲモ尙記載シタルヲ以テ圖中ニ無服親ヲ掲ケタルハ一ニ親族範圍ヲ示スニ在テ服圖内ニ載明セラレサル者ハ一切親族範圍外ニ在リトシ延テ本宗ニ之ヲ及ホシ九族以外ハ親族ニアラスト論セシムルニ至レリ然レトモ服圖ハ既ニ述ヘタル如ク單ニ服制ヲ一目ノ下ニ瞭然タラシムルノ目的ヲ以テ作リタルモノニシテ明清律ノ之ヲ收メタル一ニ其便宜ヲ目的トシタルニ外ナラス外親及妻親ノ服圖ニ蛇足ノ記載ヲ爲シタルハ畢竟圖式ノ杜撰ナルニ坐ス故ニ之ヲ以テ親族範圍ヲ劃定シタルモノト見ルヘカラス今日ニ於テモ本宗親族ハ其世系遠クシテ九族ノ外ニ在ル者モ亦其尊卑ノ分明ナル間ハ尙無服親トシテ之ヲ論シ又外姻ニ於テモ乾隆十三年以前ニハ圖内ニ列載セラレサル親族ヲモ無服親トシテ論シタル例アル所以ナリ要スルニ服圖ハ元來服制ヲ簡明ニ揭示シタルニ過キスシテ親族範圍ヲ定ムルモノニアラスト雖モ乾隆十三年ノ條例ニ依リ始テ外姻屬ニ關シテノミ之ヲ適用スルコト、爲レルモノトス故ニ本說服圖ヲ以テ標準ト爲スノ見解ハ其一半外姻ニ關シテハ正當ナレトモ同宗ニ關シテハ採用スヘカラサルモノトス

既ニ述ヘタル如ク親族ハ本來其範圍ニ限界ナク其之アルハ一ニ法律ノ規定ニ基ク然ルニ支那法ニ於テ外姻ニ關シテハ前述ノ如ク其範圍ヲ示シタルモ同宗ニ關シテハ何等規定スル所ナキノミナラ

ス乾隆十三年ノ例ニハ却テ本宗五服以外相侵犯照無服親定擬ト記シ其範圍ニ限界ナキコトヲ示シタリ故ニ同宗ハ其世系ノ明ナル間ハ無限ニ延長スヘキモノト見ルヲ至當トス人或ハ右ノ條例ヲ以テ單ニ刑ノ適用ニ過キサルモノナリト爲セトモ支那ニハ古來純然タル私法の法規ナク唯律例アリ律例ハ刑罰の規定ナリト雖モ亦一方ニ私法的關係ノ標準ヲ定メタルモノナルヲ以テ律例ニ於テ刑ヲ伴ハサル行爲ハ設令法律ノ命シタル行爲ニアラサルモ少クトモ法律ノ認許シタル行爲ト見ルコトヲ得ヘク又其反對ニ刑ヲ伴フ行爲ハ設令法律力之ヲ無効トスルニアラサルモ少クトモ各人カ之ヲ避クヘキ行爲ト見ルコトヲ得ヘク從テ刑法上ノ親族範圍ハ亦同時ニ私法上ノ親族範圍ト見ルモ妨ナシ試ニ之ヲ以テ私法上ノ重ナル親族效果ニ對照スルニ毫モ扞格スル所ナキコト左ノ如シ

(一) 律ニハ家ヲ組織スルニハ必親族ニ限ルヘク他人ヲ其内ニ混入スルコトヲ禁ス張公藝ノ九世同居ハ漢人ノ美談トシテ其高風ヲ欽仰スル所ナリ若家族ヲ九族ニ限ルトセハ其美談トスル家族ハ終ニ之ヲ組成スルコト能ハス脱漏戸口律ニ其同宗伯叔弟姪及婿自來不曾分居者不在此限ト記ス是同宗ヲ以テ單ニ九族ニ限ルハ其見解狹キニ失ス

(二) 男子ナキ場合ニ其宗統ヲ承繼スルノ順序ハ近親ヨリ遠親ニ及ホス若九族ノ内ニ過繼スヘキ姪姪孫アラサルトキハ之ヲ其以外ノ同宗又ハ同姓者ニ及ホスコトヲ得ヘシ

(三) 扶養ノ義務ハ子孫カ祖父母父母ニ對スル場合ノ外律ハ其之ヲ怠リタル者ニ刑ノ制裁ヲ附セス家長ハ家産ヲ管理スルヲ以テ其家族ニ對シテ扶養ノ義務ヲ有スルハ勿論ナルモ他ノ親族間ニ於テハ果シテ其義務アルヤ否ヤ若アリトセハ其順位及範圍ニ關シテハ律例ニ規定スル所ナシ然レトモ親族ノ貧窮ニシテ自贖スル能ハサル者ヲ扶助スル事ハ親族ニ對スル德義上ノ義務タルノミナラス



支那法ハ親族ノ死者ニ對シテマテ尙喪服ヲ有セシムルヨリ見レハ倫理道德ニ基礎ヲ置キタル支那法ニ於テ全然扶養ノ義務ヲ認メサルモノト云フヘカラス然レトモ其扶養義務者ノ順位ニ關シテハ一定ノ原則ナク必シモ近親カ遠親ニ先チ卑屬カ尊屬ニ先チ若クハ相共同シテ此義務ヲ負フモノト云フヘカラス故ニ其範圍ノ如キモ必シモ有服親間ニ限ルヘカラサルハ勿論同宗ト外姻トヲ論セス其實力アル者カ此義務ヲ負フモノト云ハサルヘカラス實際ニ於テ外親ヨリハ同族ニ於テシ遠親ヨリ近親ニ於テスルハ當然ナリト雖モ之ヲ特ニ本宗九族間ニ限ルモノト爲スハ律例ノ精神ヲ得タルモノト云フヘカラス

(四) 通婚ヲ禁スル親族ノ内ニ於テ外姻ハ律ニ於テ一々其親族ノ名稱ヲ列舉シタルカ故ニ之ヲ論スルノ要ナシ同宗ハ有服親ノ外ニ廣ク無服又ハ無服親ノ妻妾ヲ掲ケタリ而シテ此無服親カ九族以外ニ在ルハ勿論其世數ノ限界アラサルハ明ナリ

(五) 喪服ヲ有スル親族ハ服制ニ掲ケタル如ク特別ノ親族範圍ト見ルヘシ  
以上說キタル所ニ依リテ之ヲ見レハ私法上ニ於テモ同宗ハ或事項ニ關シテ特ニ之ヲ定メタルモノノ外ハ其範圍ヲ割スヘキモノニアラサルヲ知ルヘシ

### 第二目 同宗ノ親族範圍

#### 第一 本宗血族

本宗ハ其親族範圍ヲ限定セス其世系ノ明ニシテ尊卑ノ名分尙存スル間ハ之ヲ親族トス支那法カ外姻ニ關シテ特ニ其親族タル者ヲ服圖内ニ列載シタルモノニ限リタルニ同宗ニ關シテハ其親族範圍

ヲ割セサルハ畢竟宗ヲ重スルノ結果ニシテ所謂族誼ヲ敦クルノ意ナリ臺灣ニ於テ同姓者ハ悉ク親族ナリト論スルノ學者アリ是現代ニ於テハ互ニ世系ノ判明セサルモノアルモ古代ニ於テハ悉同一祖先ヨリ分派シタルモノナリトノ推定ニ基ク如此廣キ意味ノ親族ハ婚姻ヲ除クノ外較著ナル效果アルニアラスト雖モ亦以テ男系子孫ノ關係カ女系子孫ノ關係ニ比シテ如何ニ重視セラル、カヲ見ルニ足ルヘシ

#### 第二 本宗姻族及夫族

本宗姻族ハ即本宗血族ノ妻ニシテ夫族中ノ夫ノ本宗血族ト相對シ又夫族中ノ二重姻族即本宗血族ノ妻ト妻トハ相互ノ關係ナルハ既ニ說述シタル所ナリ此等二個ノ關係ハ夫妻一體ノ主義ニ依リ何レモ其親族範圍ハ無限ニ延長スヘシ刑案ニハ無服族姪(五世以上ノ叔母ヲ以テ無服親トシテ論シタル例アリ)道光八年山東司說帖刑律開殿同姓親屬相殿ノ釐頭(參考書第二編第二章親族ノ部第四第五)但律例ニ於テ或事項ニ關シ夫族又ハ同宗親ノ妻トシテ別ニ親族範圍ヲ掲ケタルトキハ此一般範圍ニ依ル能ハサルハ勿論ナリ

#### 第三 妾ト家長族

夫妻一體ノ主義ハ以テ家長ト妾トノ間ニ準用スルコトヲ得ス妾ハ家長ノ同宗タルコトヲ得ルモ其親族範圍ハ僅ニ家長ノ祖父母、父母、正妻、他ノ妾、子、孫ニ止マル然レトモ妾ト其所生ノ子孫トノ間ハ血統ニ依テ連結スルモノナルヲ以テ曾玄孫以下ニマテ其關係ヲ及ホスヘシ

### 第三目 外姻ノ親族範圍



外姻ハ同宗ニ比シテ其範圍甚狹ク一ニ服圖ヲ基礎トシ列舉的ニ之ヲ定メタリ外姻モ從前ハ其範圍ノ限定ナク世系ノ明ニシテ尊卑ノ分明ナルモノハ尙之ヲ親族ト爲セシカ如シ然ルニ乾隆十三年ニ至リ條例ヲ以テ外姻屬必圖內載明無服者方准授減ト規定シ同十五年ニ刑部題安徽桐邑盜犯林三榮陳宗過妻總麻服叔再從叔父即父ノ再從兄弟ヲ云フ請照無服親減一等部議總麻服叔不在圖載妻黨無服之內不應減等此後圖內載無服字樣者方准照無服親減一等ノ刑案ニ依テ一層條例ノ意味ヲ確メタルヲ以テ外姻ノ親族範圍ハ無限ノモノニ非スシテ服圖內ニ列載セラレタル者ノミニ限ルニ至レリ然レトモ既ニ述ヘタルカ如ク服圖本來ノ目的ハ服制ヲ一目ノ下ニ瞭然タラシムルニ在テ親族範圍ヲ限定スルノ主旨ニアラス從テ之ヲ以テ親族範圍ヲ定ムルノ標準ト爲ストキハ其不備ノ點頗多シ例ヘハ堂舅堂姨ノ子ヲ舉ケテ之ト自己トノ中間ニ立ツ外伯叔祖父堂舅堂姨ヲ略セルカ如キ妻ノ姉妹ノ子ヲ舉ケテ其對者タル母姨ノ夫ヲ略セルカ如キ母舅外甥ヲ舉ケテ其妻ヲ略セルカ如キ之ヲ支那法ニ於ケル親族關係ノ性質ヨリ補足スルニアラサレハ親世及服制ニ照シテ權衡ヲ失スルコト甚シシキニ至ルヘシ今其補足スヘキ要則ヲ舉ケレハ左ノ如シ

(一) 親族ノ相互關係

支那法ニ於テモ亦親族關係ハ相互的關係ナリ例ヘハ妻ヨリ夫ノ嫡母庶母繼父母ヲ以テ親族ト爲ストキハ夫ノ嫡母庶母繼父母ヨリモ亦其妻ヲ親族トスヘク妻カ家長ノ祖父母父母正妻ヲ親族トスルトキハ家長ノ祖父母父母正妻モ亦其妻ヲ親族トスヘキカ如シ此見解ハ外姻ノ親族範圍ヲ定ムルニ於テ特ニ其必要ヲ見ル蓋外姻ニ於テ無服親ト稱スルモノハ前ニ說キタル如ク必服圖內ニ載明セラ

レタルモノニ限ル然ルニ服圖ニハ必シモ親族ノ相對者ヲ掲記セス一方ヨリ他方ニ對スル關係ハ服圖ニ明記スルモ其他方ヨリ一方ニ對スル關係ハ之ヲ掲ケサルコトアリ例ヘハ妻親服圖ニ於テ妻ノ姉妹ノ子ハ圖內ニ在ルモ其對者タル母ノ姉妹ノ夫ハ妻親服圖ニハ勿論外親服圖中ニモ之ヲ掲ケサルカ如シ故ニ若嚴ニ服圖ヲ以テ親族關係ノ有無ヲ決スルモノトセハ此等ノ場合ニハ此ヨリ彼ニ對シテハ親族ナレトモ彼ヨリ此ニ對シテハ親族ニアラスト言ハサル可ラサルニ至ルヘシ而シテ是必シモ無服親ニ限ラス有服親ニ付テモ亦同様ナルノミナラス又喪服ノ關係ハ後ニ說タカ如ク相互關係タルヲ常トスルモ亦一方の場合ナキニアラサルヲ以テ此ヨリ彼ニ對シテハ有服ナルヲ以テ親族ト爲ス可キモ彼ヨリ此ニ對シテハ無服ニシテ而モ圖內ニ明記ナキ場合ニハ親族ト爲ス能ハサルヤノ疑ヲ生スヘシ而シテ既ニ舉タル乾隆十三年ノ定例ニモ荷モ服圖ニ明記ナキニ於テハ親族トシテ減等スルヲ許サスト云ヒ又親屬相盜律ノ附例ニモ同様ノ文字アリ此等ノ例ハ若之ヲ嚴格ニ解セハ一方ヨリ他方ニ對スル關係ハ服圖ニ明記アルモ反對ニ他方ヨリ一方ニ對スル關係ハ服圖內ニ記載セサルニ於テハ二者ヲ親族ト見テ減等スルヲ得サルノ結果ト爲サ、ルヲ得サルカ如シ然レトモ本來親族關係ナルモノハ喪服關係ト異リ其性質上相互的關係タルヘキモノニシテ一方ヨリ見レハ親族ナレトモ他方ヨリ見レハ親族ニアラスト云フハ親族關係ノ觀念ニ反ス又律例全纂ニハ外姻服圖載明無服字樣者方以外姻無服親屬論與凡人不同此定例也內如妻姊妹子入圖而母之姊妹夫不入圖豈甥於母姊妹之夫不以外姻親屬論耶蓋妻姊妹子已入圖則義可互見而母之姊妹夫亦在外姻親屬之列可知也ト說キ即一方ヨリハ他方ニ對シテ無服親ナルトキハ他方ヨリ一方ニ對スル關係ハ服圖ニ載セサルモ尙之ヲ無服親ト爲スヘキモノナリトシ明ニ親族關係ノ相互的ノモノタルコトヲ認ム無



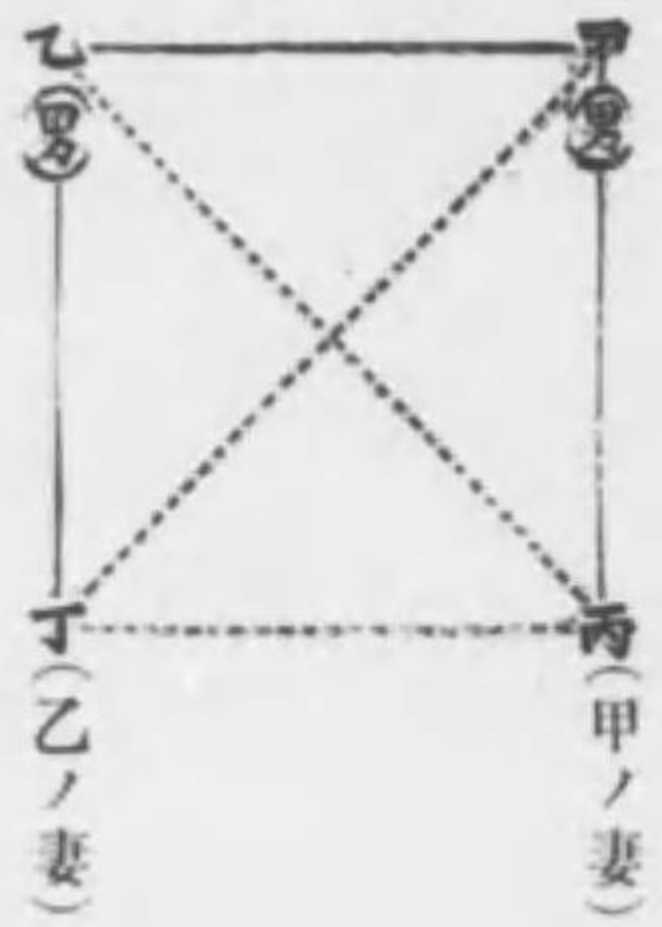
服親既ニ然ラハ一方ヨリ見テ有服親ナルモノハ他方ヨリ見テ無服親ニシテ且之ヲ服圖ニ載セサルモ尙之ヲ親族トスヘキヤ明ナルヘシ依是觀之即支那法ニ於テモ亦親族關係ハ相互的ノモノナリトスルヲ至當トシ甲ヨリ乙ニ對スル關係ヲ以テ有服又ハ無服ノ親族關係トシテ服圖ニ載明スル場合ニハ乙ヨリ甲ニ對シテハ假令服圖ニ明記セサルモ猶之ヲ親族トスヘシ

(二) 親族ノ連鎖關係

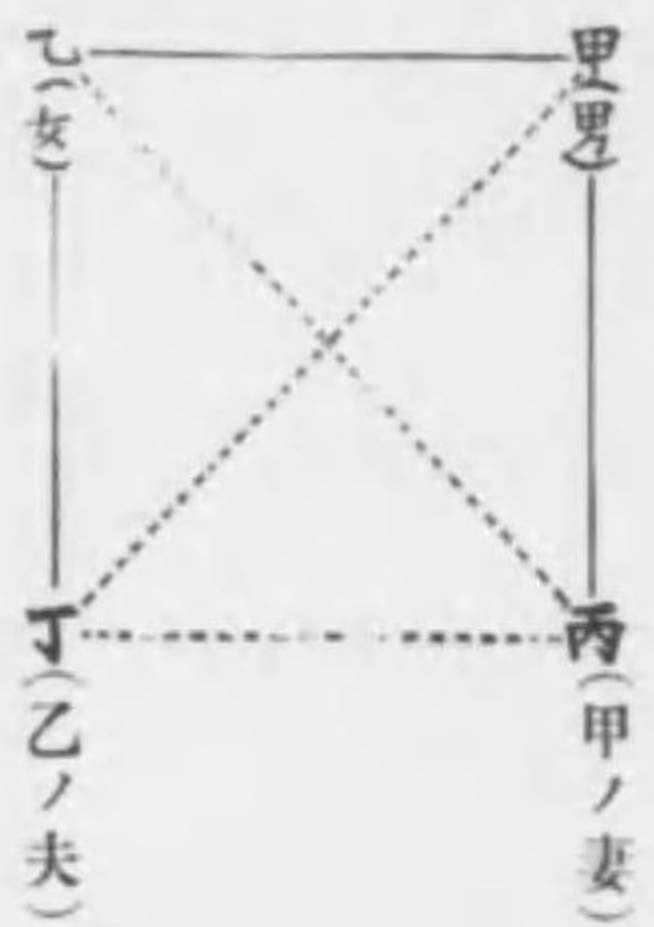
支那法ニ於テモ亦親族關係ハ連鎖ノ關係ナルヲ見ルヘシ例ヘハ祖父ト孫トノ關係ハ父子ノ關係ニ依リ夫妻ノ一方ト他方ノ親族トノ關係ハ夫妻ノ關係ニ依リ連鎖シタルモノナルカ如シ故ニ夫妻ノ關係絶止スルトキハ其一方カ他方ノ親族ニ對スル關係モ亦消滅スヘク父子ノ關係カ絶止スルトキハ(例ヘハ賣斷ニ因リ)祖父ト孫トノ關係モ亦消滅スヘシ從テ又祖父ト孫トノ間或ハ夫妻ノ一方ト他方ノ親族トノ間ニ尙親族關係存續スルトキハ其中間ニ立チテ雙方ノ連鎖ト爲レル父子或ハ夫妻トノ間ニモ亦親族關係ヲ存スルモノト見ルコトヲ得ヘシ此見解ハ亦外姻ノ親族範圍ヲ定ムル上ニ於テ特ニ其必要ヲ見ル外親服圖ニ堂舅之子及堂姨之子ヲ舉ケテ其父タル堂舅堂姨及其祖父カル外伯叔祖父ヲ舉ケス既ニ堂舅堂姨之子ニ對シテ親族關係アリトスレハ其母ノ祖父母トノ中間ニ立チテ雙方ノ連鎖ト爲レル外伯叔祖父及堂舅堂姨モ亦親族關係アリト爲サ、ルヘカラス

(三) 夫妻一體ノ主義

支那法ハ親族關係ニ付テハ嚴ニ夫妻一體ノ主義ヲ取り妻ヲシテ夫ト同一ノ親族關係ニ從ハシム妻カ夫ノ本宗及外親ノ爲ニスル服制及報服ハ必シモ夫ト同一ニアラスト雖モ其親族範圍ハ常ニ夫ト同一ナリ而シテ之カ對者タル夫ノ親族モ亦相互的關係ニ因リ其妻ヲ以テ親族ト爲ヌ要スルニ夫ノ親族ハ即妻ノ親族ニシテ其反對ニ自己ノ親族ノ妻ハ亦自己ノ親族ナリトス之ニ反シテ夫ハ妻ノ身分ニ附從スヘキモノニアラス夫ハ妻ノ親族ニ對シテ親族關係ヲ有スルモ特ニ妻親服圖ニ列載セラレタル所ニ限リ其餘ニ及ハス  
今圖ヲ以テ此關係ヲ表示スヘシ圖中甲ト乙トノ關係ハ血族關係ニシテ甲ト丙又ハ乙ト丁トノ關係ハ夫妻ノ關係ナリ而シテ甲ト丁乙ト丙丙ト丁トハ前ノ二關係ヨリ連リ生スル姻族關係ナリ

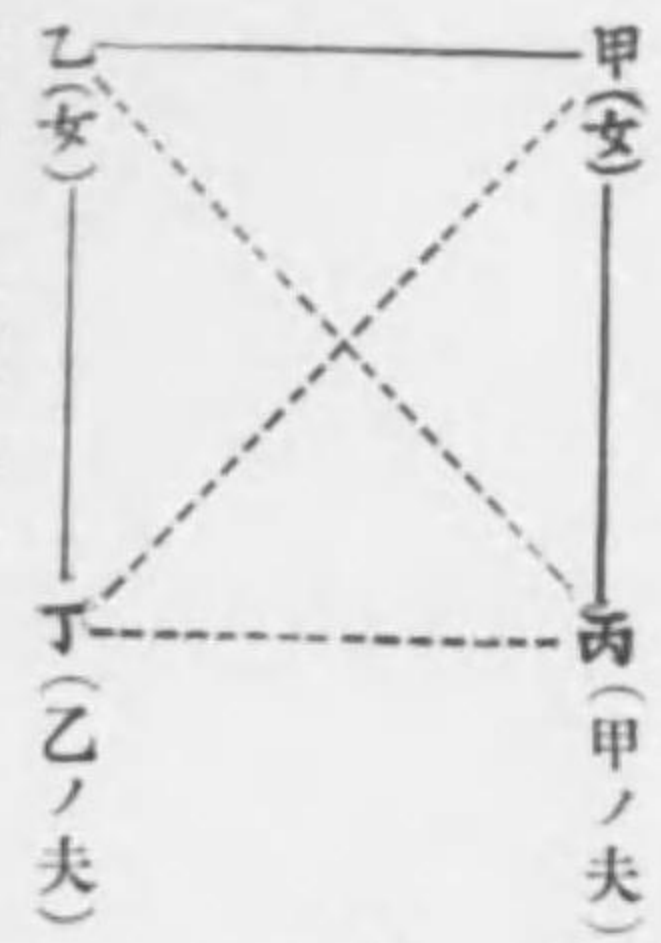


此場合ニ甲丁乙丙丙丁ノ親族關係ハ必然ニ生ス



此場合ニハ乙丙ノ親族關係ハ必然ニ生スルモ甲丁ノ親族關係ハ妻親服圖ニ掲ケタル者ニ限テ生ス甲丁ノ親族關係ヲ生スルトキハ丙丁ノ親族關係モ亦生ス





此場合ニハ甲丁ノ親族關係モ乙丙ノ親族關係モ妻親服圖ニ掲ケタルモノニ限リテ生ス此兩關係ニシテ生スルトキハ丙丁ノ親族關係モ亦生ス

第二 外姻血族  
外姻血族ノ親族範圍ヲ決スルニハ先外親及妻親ノ服圖ヲ精査スルヲ要ス左ニ之ヲ掲ク

外親服圖

	母祖父 服母無	母之兄 功弟小	堂舅之 服子無
母之姊 功妹小	外祖父 功母小	母舅之 麻子認	舅之 服孫無
堂姨之 服子無	己 身	姑之 麻子認	姑之 服孫無
	兩姨之 麻子認	姨子 服孫無	

妻親服圖

	妻祖父 服母無	妻伯 服叔無	妻外祖父 服母無
妻之 服姑無	妻父 麻母認	妻兄弟及 服婦無	
妻之姊 服妹無	己 爲身婚 認麻	妻兄弟 服子無	
妻姊妹 服子無	女之 麻子認	女之 服孫無	

前掲ノ兩圖ニ依テ其血族ノミヲ舉クレハ(一)母族ニ於テ母ノ祖父母(母ノ外祖父母ヲ含マス)自己ノ外祖父母、舅、姨(母ノ兄弟姊妹、舅、姨ノ子孫、堂舅堂姨ノ子(母ノ兄弟姊妹ヲ堂舅堂姨ト云フ)(二)出嫁族ニ於テ姑(父ノ姊妹)ノ子孫、姊妹ノ子(服制ニ依リ之ヲ補フ)女ノ子孫是ナリ即母族アリテ祖母族ナシ、姑、姊妹ノ出嫁族アリテ祖姑祖父ノ姊妹從姑(父ノ從姊妹孫女、從姊妹姪女兄弟ノ女)ノ出嫁族ナシ之ヲ相互關係連鎖關係ニ依テ補足スルトキハ次圖ニ示スカ如ク殆ト三世親内ノ外親ヲ網羅スルコトヲ得ヘシ唯祖姑(祖父ノ姊妹)外祖姑(外祖父ノ姊妹)祖舅(祖母外祖父ノ兄弟)祖姨(祖母外祖父ノ姊妹)ヨリ來レル再表兄弟姊妹ハ三世親ナレトモ此中ニ包含セス

母族親族範圍圖

(備考) 各親族ハ左右側ニ一格低ク括弧ヲ附シテ記シタルハ反對ニ己ヲ見タル親族名稱ナリ















シタルモノナシト雖モ決シテ之ヲ認メサルノ法意ニアラス蓋扶養ノ義務ノ如キハ禮法上親族間ニ於ケル當然ノ義務ナルヲ以テ律例ニ於テハ唯其重大ナルモノ、ミテ規定シタルニ外ナラス故ニ扶養ノ義務モ亦親族關係ノ一效果タルコト言フ待タス左ニ其概要ヲ説明スヘシ

(イ) 祖父母父母ニ對スル扶養義務 律例ヲ按スルニ子孫カ祖父母(曾高祖父母ヲモ含ム以下皆同シ)父母ニ對スル扶養ノ義務ニ關シテハ律例ニ直接間接ニ規定スルモノ少カラス其主ナルモノヲ擧クレハ(一) 刑律訴訟子孫違犯教令律ニ凡子孫違犯祖父母父母教令及奉養有缺者杖一百ト規定シ又該律ノ附例ニ子貧不能營生養贍父母因致父母自縊死者杖一百流三千里ト規定スルハ即直接ニ子孫ハ祖父母父母ヲ扶養スルノ義務アルコトヲ示スモノタリ(二) 又戶律戶役別籍異財律及其附例ニ於テ祖父母父母ノ生存中ニ子孫ノ別籍異財又ハ分財異居ヲ爲スヲ禁スルノミナラス祖父母父母ノ喪中ニ於テモ亦兄弟ノ別籍異財ヲ爲スヲ禁ス是亦子孫ハ祖父母父母ヲ奉養スルノ義務アルコトヲ示スノ規定ニシテ名例律十惡ノ條ニ不孝ノ項ヲ掲ケ其註ニ祖父母父母在別籍異財若奉養有缺云々ト説ケルニ徴スルモ其立法ノ趣旨ヲ知ルニ難カラス(三) 名例犯罪存留養親律及其附例ニ於テ祖父母父母カ老(七十以上)疾(廢疾)ナル場合ニ於テ子孫カ死罪ヲ犯シ他ニ成丁者ノ侍養スヘキモノナキトキハ常赦犯ニアラスト雖モ尙其刑ヲ減等シ存留シテ以テ之ヲ侍養セシメ又兄弟共ニ犯罪アルトキハ其一人ヲ存留シテ之ニ侍セシムルコトヲ規定セルカ如キハ律カ子孫ノ其尊屬親ニ對スル扶養ノ義務ヲ重大視スルヲ知ルニ足ルモノトス(四) 又戶律戶役卑幼私擅用財律ニ於テ同居ノ卑幼カ尊長ノ許可ヲ得スシテ私ニ家產ヲ擅用スルヲ禁スルカ如キモ亦其祖父母父母ニ對スル奉養ノ責ヲ薄スルヲ防クノ法意ナリト解スルコトヲ得ヘシ

(ロ) 祖父母父母以外ノ親族間ノ扶養義務 祖父母父母以外ノ親族間ノ扶養義務ニ關シテハ律例ハ於テ直接ニ規定スル所ナシト雖モ親族ハ互ニ扶養ノ義務アルモノト爲スハ支那法ノ立法ノ主義精神ナルコト明ナリ蓋律カ一定ノ範圍内ニ於ケル親族間ニ在テハ其死者ニ對シ必喪禮ヲ強行スルヲ以テ見レハ親族ニシテ自活ノ力ナキ者ヲ扶養セス其饑渴ヲ座視スルカ如キハ律ノ許サ、ル所ナルコト論ナキナリ戶律戶役收養孤老律ニ凡孀寡孤獨及篤廢之人貧窮無親屬依倚不能自存所在官司應收養而不收養者杖六十云々ト規定シ又其附例ニ老人九十以上者地方官不時存問其或孤寡及子孫貧不能養贍者云々ト規定シ孀寡孤獨篤疾廢疾ノ六者カ貧窮ニシテ自存スル能ハサルカ爲官司ノ收養ヲ仰ク境遇ニ在ル者ト雖モ若其親族ノ依倚スヘキ者アルトキハ該親族之ヲ養贍スヘキモノトシ全親族ナキカ又ハ假令親族アルモ貧困ニシテ養贍スル能ハサルトキニ於テノミ官司ニ於テ救恤スヘキモノト爲セルカ如キハ親族ハ互ニ扶養スル義務アルモノト爲スノ法意タルヲ窺フニ足ルヘシ

(ハ) 扶養義務者及其順位 律例ニ於テハ前述ノ如ク親族ハ互ニ扶養ノ義務アルコトヲ認ムルモ其扶養義務者ノ範圍及其扶養ノ順位ニ至テハ明確ナル規定ナキヲ以テ今之ヲ詳ニスルヲ得ス唯子及孫ハ其父母及祖父母ヲ扶養スルノ義務者ナルコトハ(イ)ノ說明ニ依テ明ナルノミ思フニ同居ノ親族間ニ於テハ一家ノ財產ハ家長若クハ尊長ニ於テ之ヲ管理シ處分スルモノト爲スハ支那法ノ主義ナルヲ以テ家族ヲ扶養スルノ義務ハ當然ニ家長若クハ尊長ノ負擔スル所ナリト謂フコトヲ得ヘク而シテ若別籍異財若クハ分財異居ヲ爲セル場合ニ於テハ子又ハ孫ハ先其祖父母及父母ヲ扶養セサルヘカラサルハ論ナキ所ナリト雖モ祖父母父母以外ノ親族間ノ扶養ニ至テハ其權利者義務者及其順位ヲ知ルコトヲ得ス要スルニ支那法ニ於テハ親族ハ互ニ扶養ノ義務アルモノト爲スコト疑フ容レ



スト雖モ其義務者及權利者ノ順位ニ至テハ一定ノ標準ナキモノト云フヲ得ヘシ

(四) 相續

(イ) 宗統承繼 宗統ヲ承繼スルモノハ必嫡長子孫タリ若早亡シテ在ラサルトキハ嫡次子孫ヨリ次  
第二庶長子孫又庶次子孫ニ及ホスト雖モ姦生子ハ之ヲ嗣子ト爲スコトヲ得ス嫡庶子孫全無キトキ  
ハ條例ノ定メタル順位ニ從ヒ先本宗四世親内ノ姪姪孫ヲ過繼セシム若又四世親内ニ過繼子ト爲ス  
ヘキモノナキトキハ五世以上本宗親又ハ同姓ノ内ヨリ之ヲ選立スルコトヲ許ス異姓ノ子ハ之ヲ養  
フコトヲ得ルモ立テ、嗣ト爲スコトヲ得ス臺灣ニ於テハ宗統ノ制全廢レ唯祭祀ノ承繼アリ然レト  
モ祭祀承繼ハ唯下ニ掲クル財産承繼ニ附帶セルモノタルニ過キス(宗統承繼ノ部參照)

(ロ) 財産承繼 嫡子庶子ハ父ノ財産ニ對シテ均等ノ承繼權ヲ有ス(但姦生子ハ嫡庶子ノ半額若嫡庶  
子ナキトキハ過繼子之ヲ承繼ス若姦生子アルトキ或ハ過繼ノ後嫡庶子生レタルトキハ之ト均分ス  
若又同族内ニ過繼スヘキ男子ナキトキハ暫ク妻ニ於テ夫ノ財産ヲ承繼シ他日過繼子ヲ得タルトキ  
ニ之ヲ傳フ然レトモ妻モ亦在ラサルトキハ家女父産ヲ承ケ家女モ亦ナキトキハ妻ニ於テ之ヲ受ク  
ルコトヲ得義男又ハ女婿ハ財産ノ幾分ヲ受クルコトアレトモ酌給ニ過キス實男子又ハ過繼子ト均  
等ニ承繼スルノ權ヲ有セス臺灣ニ於テハ養男ハ其姓ノ異同ヲ問ハス實男子ト同等ノ承繼權ヲ有ス  
ルヲ本則トシ其皆之ナキトキハ妻夫産ヲ承繼シ後養男ヲ爲シテ之ニ傳ヘ妻ナキトキハ家女家女モ  
ナキトキハ妻ニ於テ之ヲ受クルノ權アルモノトス(財産承繼ノ部參照)

(五) 家族

家族主義ヲ尊重スル支那法ニ於テハ一家ハ親族ノ團體ヨリ成ルヲ原則トシ非親族ハ家ニ入レ家族

ト爲ス能ハサルモノトス是名例律流因家屬律ニ父祖妻妾子孫ヲ家屬又ハ家口ト稱シ又戸律戸役申  
幼私擅用財律ニ同居ノ尊長卑幼ト云ヒ一家團體ヲ指稱スル場合ニ於テハ常ニ親族ノミヲ指スニ微  
シ又戸律戸役脫漏戸口律ニ若將他家人、隱蔽在戸、不男報<sup>立</sup>及相冒合戸附籍<sup>他</sup>有賦役者<sup>家</sup>亦杖一百ト  
規定シ親族ニアラサル他家ノ人ヲ自家ノ籍ニ入レ以テ其戸ヲ隱蔽スルヲ罰スルノミナラス更ニ該  
條ニ若隱蔽他人丁口、不附籍者、罪亦如之、云々ト規定シ他人ノ戸ヲ隱蔽スルニアラスシテ單ニ他人ノ  
丁口ヲ隱蔽シテ其本籍ニ附入セサル者ヲモ亦之ヲ罰スルニ徴シテ明ナル所ナリ左レハ家族關係モ  
亦親族關係ノ一效果ナリト云フコトヲ得ヘシ(家族ノ部參照)

第二項 公法上ノ效果

親族關係ヨリ生スル公法上ノ效果ニ關シテハ律例ニ規定スル所甚多シ今其主ナルモノヲ舉クレハ  
名例律中ノ流因家屬犯罪存留養親、親屬相爲容隱、戸律戸役中ノ脫漏戸口、立嫡子違法、卑幼私擅用財、收  
養孤老、戸律婚姻中ノ妻妾失序、逐婿嫁女、居喪嫁娶、父母因禁嫁娶、尊卑爲婚、娶親屬妻妾、刑律賊盜中ノ親  
屬相盜、刑律人命<sup>中</sup>ノ謀殺祖父母、夫毆死有罪妻妾、殺子孫及奴婢、圖賴人、刑律鬪毆中ノ妻妾毆夫、同  
姓親屬相毆、毆大功以下尊長、毆期親尊長、毆祖父母、妻妾與夫親屬相毆、毆妻前夫之子、妻妾毆故夫父  
母、父祖被毆、刑律罵詈<sup>中</sup>ノ罵尊長、罵祖父母、妻妾罵夫期親尊長、妻妾罵故夫父母、刑律訴訟中ノ干名  
犯義子孫違犯、教令刑律犯姦中ノ親屬相姦、從容妻妾犯姦等ナリトス而シテ此等ノ各條ノ規定ニ於テ  
ハ親族關係ヲ以テ或ハ犯罪構成ノ要素ト爲シ或ハ單ニ刑ノ加重減輕ノ事由ト爲スノ別アリト雖モ  
悉ク親族關係ノ效果タラサルハナシ



右ニ掲ケタル規定ノ内ニ尊長及卑幼タルノ身分カ刑事上ニ及ホス所ノ效果ハ特ニ其著シキヲ見ル  
 今其主要ナルモノ、ミヲ示ス此等ノ規定ハ皆尊卑ノ分ヲ明ニシ孝順ノ道ヲ勸ムルト共ニ尊長權ノ  
 濫用ヲ防遏スルヲ目的トシ從テ尊長ノ卑幼ニ對スル罪ハ輕ク卑幼ノ尊長ニ對スル罪ハ之ヲ重クス  
 ルノ主義ヲ採レルモノトス又此等ノ規定ハ皆刑事上ノ制裁ニ關スル規定ナレトモ如何ナル行爲ヲ  
 罪トシ之ニ如何ナル制裁ヲ加フルカヲ見レハ自亦尊長權ノ範圍及作用ヲ窺知スルニ足ルヘシ

(一) 惡逆不孝、不睦、内亂 名例律ニ十惡ノ規定アリ此十惡ノ一ニ當ルモノハ普通ノ犯罪ニ比シ特別  
 ノ取扱ヲ受ケ例之八議ノ原因アルモ其恩典ニ浴スル能ハサルカ如シ而シテ卑幼ノ尊長ニ對スル犯  
 罪ハ多クハ十惡中左ノ四者ノ一ニ入ル

(イ) 惡逆 即祖父母父母夫ノ祖父母父母ヲ毆打シ又ハ之ヲ殺死シ及伯叔父母、姑、兄、姊、外祖父母又ハ  
 夫ヲ殺死スルヲ云フ

(ロ) 不孝 不孝罪ハ其範圍甚廣ク苟モ孝道ニ違反スルノ行爲ハ皆之ヲ不孝罪トシテ罰セラルヘキ  
 モノトス今律例中ニ特ニ規定アルモノ、中主要ナルモノヲ舉レハ(一)祖父母父母夫ノ祖父母父母ヲ  
 訴告シ又ハ之ヲ呪罵シタルモノ(律例、子孫、違犯、教令、律)(二)祖父母父母在ルニ別籍異財ヲ爲セルモノ(律例、子孫、違犯、教令、律)

(三)祖父母父母ノ奉養ヲ缺キタルモノ(律例、子孫、違犯、教令、律)(四)父母ノ喪ニ居リ又ハ父母囚禁中ニ嫁娶シ若  
 クハ樂ヲ作シ服ヲ釋キテ吉ニ從フモノ(律例、子孫、違犯、教令、律)(五)祖父母父母ノ喪ヲ匿クシ哀ヲ舉  
 ケサルモノ又ハ詐リテ祖父母父母ノ死ヲ稱スルモノ(律例、子孫、違犯、教令、律)(六)親ヲ棄テ任ニ赴クモノ(律例、子孫、違犯、教令、律)

親之任律等是ナリ  
 (ハ) 不睦 摠麻以上ノ親ヲ謀殺シ又ハ之ヲ賣リ及夫又ハ大功以上ノ尊長若クハ小功ノ尊屬ヲ毆打

シ又ハ訴告スルヲ云フ(律例、子孫、違犯、教令、律)  
 (ニ) 内亂 即小功以上ノ親又ハ父祖ノ妾ヲ強姦又ハ私姦スルモノ是ナリ(律例、子孫、違犯、教令、律)

(三) 殺傷及毆打 尊長及卑幼間ニ於ケル殺傷及毆打ニ關シテハ律例ハ左ノ規定ヲ爲ス  
 (イ) 謀殺ニ付テハ刑律人命謀殺祖父母父母律ニ依リ祖父母父母及期親ノ尊長外祖父母、夫、夫ノ祖父  
 母父母ヲ謀殺セントシタル者ハ已傷ト未傷ト問ハス又首從ヲ分タス皆斬ニ處シ又既遂者ハ凌遲ニ  
 處ス又摠麻以上ノ尊長ヲ謀殺セントシタル者ハ未傷ノ者杖一百流二千里、已傷ノ者ハ絞シ又已殺ノ  
 者ハ皆斬ニ處ス

反之尊長ニシテ本宗又ハ外姻ノ卑幼ヲ謀殺セントシタル者ハ未傷ノ者ハ故殺ノ罪ニ照シ二等ヲ減  
 シ已傷ノ者ハ一等ヲ減シ已殺ノ者ハ故殺ノ條文ニ依リ即開毆律ニ從ヒ罪ヲ問フモノトス

(ロ) 故殺及毆打ニ付テハ刑律開毆ノ部ニ於テ親等ノ區別ニ依リ數箇條ノ規定ヲ設ク(一)先同姓親屬  
 相毆律ニ於テハ同姓親屬相毆ツモノハ親族ノ關係已ニ盡クト雖モ尊卑ノ名分尙存スルモノハ尊長  
 卑幼ヲ犯セルトキハ凡人ノ開毆ニ比シ一等ヲ減シ卑幼尊長ヲ犯セルトキハ一等ヲ加フヘキモノト

シ死ニ致シタルトキハ共ニ凡人ノ開毆又ハ故殺ト同様ニ論スヘキモノトス(二)親族關係アル尊長及  
 卑幼間ノ開毆ハ毆大功以下尊長律及毆期親尊長律ニ依リ親族關係ノ厚薄(即摠麻小功、大功、杖期ノ親

ヲ區別シ)尊長、卑幼ノ區別並ニ毆打ノ結果ノ如何ニ依リ各其刑ヲ異ニシ而シテ卑幼ノ尊長ヲ犯スモ  
 ノハ凡人ニ比シ重ク尊長ノ卑幼ヲ犯スモノハ凡人ニ比シ輕ク又卑ノ尊ヲ犯スハ幼ノ長ヲ犯スニ比

シ重ク尊ノ卑ヲ犯スハ長ノ幼ヲ犯スニ比シ輕キモノトス(三)終ニ祖父母父母及子孫間ノ開毆ニ付テ

ハ、毆祖父母父母律ニ依リ子孫ニシテ祖父母父母ヲ毆チ又妻妾ニシテ夫ノ祖父母又ハ父母ヲ毆ツト



キハ有傷無傷及傷ノ輕重ヲ問ハス又首從ヲ分タス共ニ斬ニ處シ其之ヲ殺シタル場合ハ毆殺ト故殺トヲ問ハス凌遲ノ刑ニ處シ又過失ニ係ルトキト雖モ敬慎ヲ缺キタルモノト看做シ死ニ致シタルトキハ杖一百流三十里傷ケタルトキハ杖一百徒三年ニ處スノミナラス共ニ收贖ヲ許サ、ルモノトス反之(一)祖父母又ハ父母カ子孫ヲ毆ツトキハ已ニ述ヘタルカ如ク法ニ背キ非理ニ毆殺スルモ杖一百ニ止ム又故殺スルモ杖六十徒一年ニ過キス(二)若嫡母繼母慈母養母タルトキハ生母ニ區別シ一等ヲ加フルモノトシ(三)若被害者カ子孫ノ婦又ハ乞養ニ係ル異姓ノ義子ナルトキハ更ニ其罪ヲ重クシ(四)若又子孫カ教令ニ違犯シタル場合ニ於テ非理ニ毆殺スルニアラスシテ偶然ノ出來事又ハ過失ニ因テ殺死シタルトキハ其罪ヲ問ハサルモノトス

(三) 告罵 尊長及卑幼間ノ罵詈ニ關シテハ(一)刑律罵詈罵尊長律ニ依リ卑幼カ尊長ヲ罵ルハ又親屬關係ノ厚薄及尊ト長トノ區別ニ依リ刑ヲ異ニシ尊ニ對スルハ長ニ對スルニ比シ一等ヲ加フ而シテ皆其親告ヲ俟テ論スルモノトシ(二)又祖父母父母ヲ罵ルハ罵祖父母父母律ニ依リ祖父母父母ヲ罵リ又ハ妻妾カ夫ノ祖父母父母ヲ罵ルトキハ絞罪ニ處ス但皆親告ヲ俟テ論スヘキモノトス反之祖父母父母ハ勿論其他ノ尊長カ卑幼ヲ罵詈スル場合ニ付テハ何等ノ規定ナケレハ是皆罪ヲ成サ、ルモノト爲スヘシ

又訴告ニ付テハ刑律訴訟干名犯義律ニ規定アリ即子孫ニシテ祖父母父母ヲ訴告シ又ハ卑幼ニシテ尊長ヲ訴告シタルトキハ誣告ニ非スシテ實ヲ得ル場合ト誰モ謀反大逆謀叛窩藏細姦等ノ大罪ニアラサル限ハ尙罪ニ處セラレ誣告ナル場合ニハ其罪更ニ重シ反之尊長カ卑幼ヲ訴告スルモ實ヲ得ルニ於テハ罪ナク誣告ナルモ尙凡人ニ比シ減等ヲ受クヘキモノトス

以上舉ケタルモノハ尊長卑幼ノ身分ニ關スル刑事上ノ規定中其最主要ナルモノニ過キス而シテ之ニ依ルモ支那法ニ於テハ如何ニ尊長及卑幼ノ身分ニ重ヲ置キタルカヲ知ルニ足ルヘシ

## 第二節 服 制

### 第一款 總 說

#### 第一項 喪 服

##### 第一 喪服ノ性質

既ニ述ヘタル如ク支那古來ノ禮制ニ於テハ死者ニ對スル禮ヲ以テ最重要ナルモノトシ死者アルトキハ死者ノ親族ハ尊卑ノ分、長幼ノ別、恩義愛情ノ厚薄ニ從ヒ一定ノ期間喪ニ服シテ哀悼ノ情ヲ表スヘキモノトシ其間一定ノ行爲ヲ爲スヲ要シ又一定ノ行爲ヲ爲スヲ得サルモノトス之ヲ喪制ト稱ス而シテ喪制ノ中重要ナルモノヲ服制トシ喪ニ居ル者ハ其悲哀ノ情ヲ表彰スルカ爲ニ一定ノ期間一定ノ服裝ヲ爲サ、ル可カラス故ニ服制ハ喪制ノ一部ニシテ其最重要ナルモノタルニ過キス二者獨立ノ制度ニアラス然レトモ服制ハ實ニ喪制ノ基礎ヲ成スモノナルノミナラス歷代ノ法制ハ服制ヲ以テ親族關係ノ輕重ヲ定ムルノ標準ト爲シ又親族間ニ於ケル行爲ノ效力並ニ犯罪ノ輕重ヲ決スルノ準則ト爲シ從テ服制ハ之ヲ律ノ編首ニ規定シ其他ノ喪制ニ屬スル規定ハ之ヲ律ノ各部ニ規定スルヲ例トス即服制ハ支那法上極テ重要ノ地位ヲ占ムルモノニシテ此點ヨリ觀察スルトキハ喪制ノ行爲不行爲ヲ定メタル規定ハ却テ服制ノ效果タルニ過キサルノ觀ヲ呈スルニ至レリ喪制ハ既ニ



第一章第一節中ニ記述セルヲ以テ以下專服制ニ付テ述ヘントス

喪服ハ其源ニ週レハ死者ニ對スル哀悼ノ情ヲ表彰スルノ形式ニシテ一種ノ典禮ニ過キス所謂五大禮ノ一タル喪禮ノ一部ニシテ法律上ノ制度ニアラス然レトモ後世ニ至テハ上述セルカ如ク喪服ノ事ハ之ヲ歷代ノ律典ニ規定シ之ニ違反スル行爲ニ法律上ノ制裁ヲ加フルニ至リ且喪服ノ關係ハ一方ニ於テ親族關係ノ輕重及範圍ヲ定ムルノ標準ヲ示シ他方ニ於テハ刑法上ニ於ケル責罰ノ有無輕重ヲ決スルノ規矩ヲ爲シ其他喪服ノ關係ハ種々ナル點ニ於テ法制上ノ效果ヲ生スルニ至リタルヲ以テ現時代ニ在テ服制ハ單純ナル典禮ニアラスシテ法律上ノ一制度ヲ成シ且其制度タル公私兩法ニ跨ルノ性質ヲ有スルニ至リタルモノトス

第二 喪服ノ意義

喪及喪服ノ意義ニ付テハ既ニ屢之ヲ述ヘタリ即喪トハ喪禮ヲ云ヒ喪服トハ喪禮ノ儀制ナリ而シテ喪制ハ服制ヲ以テ主要ナルモノトシ支那古來ノ喪制ニ於テハ居喪者ハ一定ノ期間中一定ノ服裝ヲ爲シ心理ノ哀痛ヲ外貌ニ表彰スヘキヲ制式トス喪制ニ於テ服ト稱スルハ即居喪者カ喪期中著用スヘキ衣服ノ謂ナリ律ハ此衣服ヲ喪服ト稱ス之ヲ服ノ本來ノ意義トス然ルニ律例ノ規定其他ノ典籍ニ於テハ服ノ意義漸ク轉化シ服トハ通常親族死亡ノ場合ニ喪禮ニ從フコト又ハ其喪禮ニ從フノ期間ヲ指スニ至レリ蓋服ハ居喪者ノ著用スル衣服ナルヲ以テ服ト謂ヒテ或ハ喪服ヲ著用スルコト換言スレハ居喪者カ喪禮ニ從フコト或ハ喪服ヲ著用スル期間其物ヲ指スニ至レルモノトス故ニ律例ノ規定ニ於ケル服ナル語ハ喪服居喪及喪期ノ三意義ヲ併有スルモノト解スヘシ例ハ律ノ服制ニ於テ服ヲ示スニ當リ斬衰三年齊衰杖期大功九月小功五月緇麻三月ト記スルモノハ服トハ單ニ喪服

ノミヲ指スニアラス又喪服ヲ著用スルコト及喪期ヲ指スコトヲ示スモノトス  
服ノ意義前述ノ如クナルヲ以テ服制トハ即喪禮ノ當事者喪服ノ種類及喪期ヲ定ムル法制ヲ云フモノナルコト自明ナリトス

第三 喪服ノ沿革

喪服ノ制ハ何レノ時代ニ始マレルヤ今其起源ヲ詳ニセスト雖モ史記五帝本紀ニハ舜堯ノ爲ニ三年ノ喪ヲ畢テ後帝位ニ即キタルノ事蹟ヲ記ス依是觀之唐虞ノ世既ニ一種ノ喪制存シタルヤ明ナリ且祖宗祭祀ノ制ハ唐虞ノ代既ニ國家制度トシテ存セシ所ニシテ而シテ禮祭統ニ生則養沒則喪喪畢則祭ト言フカ如ク喪祭ノ禮ハ孝子親ニ事フルノ道ニシテ儒教ノ最重スル所ナリ唐虞ノ代既ニ祭祀制ノ存シタル以上ハ之ト共ニ喪制モ亦存シタルコト蓋疑ヲ容レス夏商ノ世ニ至テハ諸般ノ國家制度ノ完備シタルト共ニ喪制モ亦從テ完備シタリシコト周代ノ喪制ニ徵シ明ナリ蓋周代ニ於テハ五服ノ制既ニ存シタルコト禮經ノ傳フル所ニシテ而シテ周制ハ多ク前代ノ遺制ニ則リタルモノナレハ服制ノ起源悠遠ナルヲ察知スヘシ  
三代ニ於テハ服制ハ唯禮制タルニ過キサリシヤ將既ニ法制ノ體裁ヲ具ヘタリシヤハ典籍ノ以テ徵スヘキモノナク又支那古代ニ於テハ禮ト法トノ區別明瞭ナラサリシヲ以テ今輒ク論定スルコト能ハス然レトモ周代ニ於テハ服制ハ既ニ一ノ法制ヲ成セルモノ、如シ蓋支那法制ノ沿革ヲ按スルニ明清律ノ母法タル唐律ハ明ニ五服ノ服制ヲ定ム而シテ唐律ハ全然隋律ヲ襲用シタルモノナレハ隋律ニ於テモ亦唐律ト同一ナル服制ノ規定存シタルコト論ヲ待タス然ルニ隋律ハ漢律ヲ繼承シタルモノナルコト漢律ハ魏ノ法經六篇ヲ襲用シ之ヲ律ト稱シ更ニ戶律、既律、與律ノ三律ヲ加ヘテ九律ト



爲シタルコト及魏ヨリ唐ニ至ル迄歷朝ノ法律ハ其内容ニ於テ著キ増減變改ナカリシコト等ハ支那  
 法制史家ノ齊シク同意スル所ナレハ漢律ニ於テモ亦隋律唐律ト同シク服制ノ規定存シタルコト推  
 シテ知ルヘク之ヨリシテ又漢律ノ母法タル魏ノ法經六篇中ニ於テモ亦服制ノ規定存シタルコトヲ  
 推知スルヲ得ヘシ果シテ然ラハ魏ノ法經六篇ハ李悝カ當代諸國ノ法律ヲ蒐集シテ編纂シタルモノ  
 ナレハ周代ノ法典ニ於テモ亦服制ノ規定アリ李悝ハ之ニ據リタルコトヲ推知スルニ難カラス要之  
 服制ニ關スル三代ノ法制ハ今之ヲ詳ニスルヲ得スト雖モ周代ニ於テハ服制ハ既ニ一ノ法制ヲ成セ  
 ルコト疑ナク若夫漢代以後歷代ノ法律ニ於テハ悉ク皆服制ノ規定アリシコトハ沿革史上毫モ疑ヲ  
 容レサル所ナリ

服ノ種類其輕重寬嚴及服關係ノ範圍等ニ關シテハ歷代ノ法制多少其制ヲ異ニスト雖モ其大要ニ至  
 テハ皆周ノ五服ノ制ニ從フ蓋古ハ喪期無數ト稱シ或ハ長ク或ハ短ク一定セサリシモ周代ニ至リ親  
 疎ノ別尊卑ノ分ヲ按シ喪期ノ長短ト喪服ノ精疎トヲ定メ五服ノ制ヲ立テ上天子ヨリ下庶人ニ至ル  
 迄皆之ニ從フニ至リ遂ニ襲フテ今日ニ至レルモノトス

## 第二項 服

### 第一目 服ノ種別

#### (一) 服ノ四制

服ニハ四制アリ正服義服加服降服是ナリ正服義服ハ其ニ本來ノ服ニシテ加服降服ハ服ノ加減ニ因  
 リ生スル服ナリ

(イ) 正服 正服トハ服圖ノ註解ニ於テ「正服者於情於分皆當爲之服者如子爲父母服斬之類是也」ト説  
 キ其一例ヲ示セルカ如ク情義上並ニ名分上當然ニ喪ニ服スヘキ者ノ間ニ於ケル服ヲ謂フモノトス  
 例之子カ父母ノ爲ニスル服ノ如キハ其最顯著ナルモノニシテ其他同宗間ノ尊屬卑屬ノ爲ニシ若ク  
 ハ母ノ本生親族即母族ノ爲ニスル服ノ如キ皆正服ニ屬ス要スルニ正服トハ血族間ニ於ケル相互ノ  
 服ヲ謂フモノト解スヘシ但袒免服ハ血族間ニ限ルノ服ナリト雖モ是五服以外ノ服ナルヲ以テ茲ニ  
 所謂正服ニアラス

(ロ) 義服 義服トハ服圖ノ註解ニ於テ「義服者親雖異於所生而其分同則以義爲之服如婦爲舅姑服斬  
 之類是也」ト説キ其例ヲ示スカ如ク元來血族ニアラスト雖モ婚姻養子緣組等ニ因リ名分上ニ於テ血  
 族ト同一ノ關係ヲ有スル親族ノ爲ニスル服ヲ謂フモノニシテ結局準血族又ハ姻族ノ爲ニスル服ト  
 解スヘシ婦カ其夫ノ父母其他夫ノ血族ノ爲ニスル服及子カ三父八母ノ爲ニスル服ノ如キ是ナリ本  
 宗九族五服正服之圖ノ内ニハ本宗親ノ妻ヲ併セ掲ケタレトモ本宗親ノ妻ハ血族關係アルモノニア  
 ラサレハ之ヲ義服ト爲スヘキモノニシテ其之ヲ正服之圖ノ内ニ收メタルハ一ニ便宜ノ爲ニシタル  
 ニ過キササルナリ

(ハ) 加服 加服トハ服圖ノ註解ニ於テ「加服者本非其所服而禮主於進故自輕以從重如嫡孫爲祖父母  
 服斬之類是也」ト説クカ如ク居喪者カ本來從フヘキ服ヲ加重スルヲ謂フモノトス而シテ律服制ニ於  
 テハ加服ノ場合ハ嫡孫嫡曾孫嫡元孫カ祖會祖高祖ヲ承重シタルトキニ限ルモノニシテ嫡孫以下ノ  
 孫ハ祖父以上ノ祖ノ爲ニハ本來齊衰以下ノ服アルニ過キササルモ若承重シタルトキハ父母ノ爲ニス  
 ルト同シク斬衰三年ノ服ニ從フモノトス



(二) 降服 降服トハ服圖ノ註解ニ於テ降服者情不可殺而分有所制故自重以從輕如女子已嫁爲父母降服之類是也ト説クカ如ク居喪者カ本來從フヘキ服ヲ輕減スルヲ謂フモノトス而シテ律制服ニ於テハ出嫁ノ婦女及人後ト爲リタル男子カ其本生ノ親族ノ爲ニスル服及子カ離婚又ハ改嫁シタル實母ノ爲ニシ若クハ改嫁ノ繼母ニ從ヒタル場合ニ於テ其繼母ノ爲ニスル服ハ其本來ノ服ヨリ輕減スルモノト爲セリ

(三) 報服

服制ニ於テハ自己ヨリ他ニ對シテ服アレハ其對者ヨリ自己ニ對シテモ服アルヲ本例トス此場合ニ於テハ其對者ノ服ヲ報服ト稱ス而シテ直系親間ニ於ケル報服ハ常ニ不等ニシテ旁系親間ニ於ケル報服ハ同等ナルヲ原則トスルモ偶不等ナルモノアリ又親族間ニ於テハ報服アルヲ本例トスルモ時ニハ報服ナキモノアリ此等ノ點ハ後ニ説明スヘシ

第二目 服ノ等級

第一 總説

喪禮ハ親族ノ死亡ニ對シ哀悼ノ情ヲ表彰スルノ禮ニシテ而シテ服ニ從フハ即其情ヲ表彰スルノ形式ナリ然ルニ親族ノ死亡ニ對スル悲哀ノ情ハ親疎ノ別恩義ノ厚薄ニ從ヒ自差異アルヘキハ人情ノ自然ニ出ツ故ニ喪禮モ亦此自然ノ情義ニ基キ服ニ輕重ノ別ヲ設クヘキヲ當然トス故ニ服制ニ於テハ服ヲ數級ニ區別シ親疎ノ別及恩義ノ厚薄ニ從ヒ之ヲ各親族ニ配當セリ

服ノ等級ハ喪服ノ種類ト喪期ノ長短ト哭杖ノ有無トニ依リ之ヲ定ムルヲ例トシ清律ハ喪服ヲ斬衰

齊衰大功小功緇麻ノ五種ニ別チ之ヲ五服ト稱シ之ニ喪期ヲ配合シテ八等ノ服ヲ制ス即斬衰ニハ三年ノ喪期ヲ配シテ之ヲ最重ノ服トシ次ニ齊衰ニハ期年五月三月ノ喪期ヲ配シテ之ヲ斬衰ニ次クノ服トシ古代ニハ齊衰ニ三年ナルモノアリシモ明代ニ至リ之ヲ移シテ斬衰ノ中ニ入レタリ而シテ齊衰期年ハ更ニ哭杖ノ有無ニ依リ之ヲ杖期ト不杖期トニ分ツ故ニ齊衰ニハ結局四等ノ階級アリ次ニ大功小功緇麻ニハ各順次ニ九月五月三月ノ喪期ヲ配シ齊衰ニ次クノ服トス故ニ服ノ等級ハ喪服ヲ標準トスルトキハ五等ナリト雖モ喪期及哭杖ノ有無ヲ標準トスルトキハ即八等ノ別アルモノトス以上ハ律ノ喪服總圖ニ示ス所ニシテ即左ノ如シ

圖		總		服		喪	
		斬衰		至		用	
		年三		粗		之	
		不		齊		爲	
		杖		衰			
		期					
		三					
		月					
		邊		下		之	
		爲		布		粗	
		之		麻		用	
		爲		熟		稍	
		之		布		用	
		爲		小			
		之		功			
		爲		月			
		之		五			
		爲		總			
		之		麻			
		爲		月			
		之		三			
		爲		布			
		之		熟			
		爲		細			
		之		稍			
		爲		用			

如斯服ハ一定ノ喪服ニ喪期ヲ配合シテ定メタルモノナルヲ以テ服ノ等級ハ通常喪服ノミニ依リ之ヲ示スコトヲ得例ヘハ喪服斬衰ナルトキハ其喪期ハ三年ナルコトヲ知ルヘク喪服齊衰ナルトキハ其喪服ハ期年五月又ハ三月ナルコトヲ知ルヘク又喪服大功小功緇麻ナルトキハ其喪期ハ順次ニ九月五月三月ナルコトヲ知ルヘシ從テ律例各本條及服圖ニ於テハ單ニ喪服ノ名稱ノミヲ記シテ親族ノ等級及其服ヲ表示スルヲ例トス但齊衰服ニハ四等ノ別アルヲ以テ服制及服圖ニ於テハ常ニ齊衰



杖期齊衰不杖期齊衰五月齊衰三月ト明記ス單ニ期年ト云フハ其杖期不杖期ヲ合セ指スモノトス  
第二 喪服

喪服ハ上ニ著スルヲ衰ト云ヒ下ニ著スルヲ裳ト云フ裳ハ古制ニ存シタリシモ今ハ唯衰ノミアリテ  
裳ノ制廢レタリ衰ハ摧ノ義ニシテ衰摧ノ心アルヲ表スルモノトス而シテ喪服ハ其材料ノ精粗裁縫  
ノ方法ニ依リ之ヲ五等ニ分ツ尙其服ニ伴ヒテ冠經履杖モ亦一定ノ制アリ

(一)斬衰 斬衰ハ父母及承重祖父母ノ爲ニスル服ニシテ五服中最重ノモノナリ(二)斬衰ハ極テ粗ナ  
ル生麻布ヲ用ヒテ之ヲ作り其衣旁及下際皆緝縫セス蓋斬ハ緝縫セサルノ義ニシテ斬衰トハ即緝縫  
セサル喪服ノ義ナリ(三)冠及腰經ハ麻ニテ作ル(四)履ハ菅草ニテ作ル(四)斬衰服ニハ必杖ヲ用フ之ヲ哭  
杖ト稱ス父ノ喪ニハ竹杖ヲ用ヒ母ノ喪ニハ桐杖ヲ用フ左ニ服圖斬衰三年ノ項下ニ説明スル所ヲ揭  
ク細説ニ代フ

凡喪服上曰衰下曰裳衰之爲言摧也斬不緝也用極粗生麻布爲之其衣旁及下際皆不緝上際縫向外背  
有負版以表其負荷悲哀也用布方七寸綴於領下垂於前當心有哀明孝子有哀摧之心也用布長六寸廣  
四寸綴於左衽之前左右有辟領兩腋之下有袷垂之向下狀如燕尾以掩裳旁際○裳前三幅後四幅縫內  
向前後不連前作三幅幅謂屈其兩邊相著而空其中也今人竟加斬衰於麻直身上而裳制廢矣○冠紙糊  
爲材長足跨頂爲三細幅俱向右是爲三襲積用麻繩一條從額上約之至項後交過前各至耳結之爲武武  
之餘繩垂下爲綏結於頤下今世俗用三綏蓋不知何據或曰取其閉耳目聲色也○腰經用繩爲之兩股相  
交兩頭結之各存麻本散垂其交結處兩旁各綴細繩繫之○所穿履以菅草爲之○其哭杖父用竹取其節  
外著也父爲子之天竹圓象天竹貫四時不變子爲父哀痛亦經寒暑不改也母用桐木桐之言同心同乎父

其外無節取其節內存上半截圓以象天下半截方以象地然其根皆在下竹桐一也其長與心齊者孝子哭  
泣無數身體羸病從心起故杖之高下以心爲斷

(二)齊衰 齊衰ハ斬衰ニ次ク服ニシテ祖父母伯叔父母兄弟子女等ノ爲ニ用フ(一)齊衰ハ稍粗ナル生  
麻布ヲ用ヒテ之ヲ作り其衣旁及下際ヲ緝縫シタルモノナリ蓋齊ハ緝縫ノ義ニシテ齊衰トハ即緝縫  
シタル喪服ノ義ナリ他ハ皆斬衰ニ同シ(二)冠ハ布ヲ用フ(三)履ハ疏草又ハ麻ヲ以テ作ル(四)杖ハ桐木ヲ  
用フ杖期ニハ杖アレトモ不杖期ニハ杖ナシ左ニ服圖ノ説明ヲ掲出ス

齊緝也用次等粗生麻布爲之而緝其旁及下際餘同斬衰○冠以布爲武及纓○杖用桐木爲之不杖者不  
用○履以疏草或麻爲之○古禮爲母服三年而衰則齊者不敢埒於父也今制爲父母俱斬而齊衰爲期年  
之喪之服矣然不獨期年之喪服齊又有齊衰五月齊衰三月者高曾祖父母與繼父之尊異於常親故服之  
數爲之降而服制爲之降不敢以卑者之服爲尊者服也

(三)大功 大功ハ齊衰ニ次クノ服ニシテ(一)布ノ少シク練リテ稍粗キモノ即所謂粗熟布ヲ以テ作ル  
布ヲ治ムルコト粗ナルヲ大功ト云ヒ精ナルヲ小功ト云フ蓋功トハ功ヲ用フルノ義ニシテ大トハ即  
功ヲ用フルノ粗大ナルモノヲ云フ(二)大功ニハ哭杖ヲ用ヒス(三)冠經履ハ齊衰ニ同シ

(四)小功 小功ハ大功ニ次クノ服ニシテ(一)布ノ練リテ稍細小ナルモノ即所謂稍粗熟布ヲ以テ作ル  
其功ヲ用フルコト大功ニ比シ稍精ナリ故ニ小功ト云フ(二)小功ニモ亦哭杖ヲ用ヒス

(五)緦麻 緦麻ハ五服中ノ最輕キ服ナリ(一)緦麻ハ通常ノ衣服ニ用フル細絲ヲ以テ織リタル熟布即  
稍細熟布ヲ以テ作ル古ハ緦絲相通ス絲ハ絹絲ヲ指シ線ハ綿絲麻絲ヲ指ス此服其絲ノ細キコト絹絲  
ノ如シ故ニ緦麻ト云フ(二)亦哭杖ヲ用ヒス



第三 喪期

喪期ハ初期年九月五月三月ナリシモ商周ノ世ニ至リ父母ノ喪ノ爲ニ期年ヲ二倍シ別ニ三年ナルモノヲ置キ今日ニテハ五級ト爲レリ左ノ如シ

(一) 三月 正ク云ヘハ滿二箇月ナリ月ノ大小ヲ問ハス曆ニ從フ三月ハ即齊衰及緦麻ノ喪期ナリ

(二) 五月 三月ノ喪ノ二倍ニシテ正シク云ヘハ滿四箇月ナリ五月ハ即齊衰及小功ノ喪期ナリ

(三) 九月 五月ノ喪ノ二倍ニシテ正シク云ヘハ滿八箇月ナリ九月ハ即大功ノ喪期ナリ

(四) 期年 滿一箇年ナリ年ノ常問ヲ問ハス曆ニ從フ故ニ或ハ十二箇月或ハ十三箇月ト爲ル期年ハ齊衰ノ喪期ニシテ之ヲ杖期不杖期ニ分ツ

(五) 三年 是斬衰ノ喪期ニシテ期年ノ喪ノ二倍ヲ云フ故ニ正シク云ヘハ滿二箇年ナリ亦曆ニ從ヒ計算シ即翌々年ノ忌日ニ至テ止ム然レトモ別ニ禫ト稱スルモノアリテ二年ノ後更ニ二箇月ヲ増スヲ以テ滿二十六箇月(常年)或ハ滿二十七箇月(閏年)ナリ春秋傳ニ三年之喪其實二十五月也ト記シ又荀子禮論ニ三年之喪二十五月而畢ト記スルハ禫ヲ加ヘス滿二年ヲ月ヨリ月ニ數ヘテ二十五月ト云フモノナルヘク陳氏禮書ニハ三年之喪二十五月大祥二十七月禫ト記ス

第四 祖免

五服ノ外ニ尙祖免服ナルモノアリ服圖ノ註ニハ此五服之間也免音養服輕於緦其制以布廣一寸從項中而前交於額又却向後而繞於鬢也凡同五世祖族屬在緦麻即爲絕服此外皆爲祖免親遇喪葬則服素服尺布纏頭尺布纏頭不成服也ト説ク即祖免ハ五服以外ニシテ唯素服ヲ著シ尺布ヲ頭ニ纏ヒ以テ弔意ヲ表スルニ過キナルモノナレハ以テ服ト爲ヌヲ得スト言フニ在リ又會典ニハ祖免親遇會葬則男摘

冠纓女去耳環トアリ何レニ依ルモ祖免ニハ一定ノ喪服ナク又一定ノ喪期ナキヲ以テ服ニアラスト爲スハ一ナリ

然ラハ祖免ハ如何ナル親族ニ對シテ之ヲ爲スモノナリヤ前掲註解ノ說明ニ依レハ緦麻絕服ノ外ニ在ル者即五世以上ノ祖ノ族屬ハ悉ク祖免親ナリト爲ス然ルニ服圖ノ他ノ註解ニ於テハ謹按祖免之制律圖專指同五世祖族屬於緦麻僅遠一服者而言若同六世祖以外族屬不在祖免之列今江浙風俗凡同宗無服之親概稱祖免未免誤會律意ト説ク此説ニ依レハ五世ノ祖ノ族屬以外ヲ悉ク祖免親ト稱スルハ江浙地方ノ風俗ナルモ是律意ヲ誤解シタルモノニシテ律ノ服圖ニ於テハ五世ノ祖ノ族屬即緦麻絕服ノ外ニ在ル五世親ノミヲ以テ祖免親ト爲スモノナリトス惟フニ禮大傳ニ四世而緦服之窮也五世祖免殺同姓也六世而親族竭矣ト言ヒ又陳氏禮書ニ五世親盡故爲之免六世親竭故弔之而已ト説ケルニ徵スレハ祖免親トハ唯五世ノ祖ノ族屬ノミヲ指スモノトスルノ説ヲ以テ服制ノ本義ニ合スルモノト爲サ、ルヘカラス即服制ニ於テハ元來四世ノ祖ヲ同ウスル宗族親ニ對シテノミ服アリ其外ハ全然無服ナレトモ禮ニ於テ此五服ト無服トノ間ニ祖免ヲ置キ五世ノ祖ヲ同ウスル親ニ對シテ之ヲ爲スモノトス是祖免ハ五服之間也ト云フ所以ナリ而シテ祖免ハ同宗親ニ限リ外姻ニハ之ナシ

第三目 服ノ配當

各種ノ服ヲ各種ノ親族ニ配當スルハ服制ノ定ムル所ニシテ其標準ト爲レル事實ヲ舉レハ凡ソ左ノ如シ

(一) 親族ノ種類



(イ) 血族ハ姻族ヨリ重クス 本宗族ノ間ニ於テハ尊屬親ノミハ血族ト姻族トニ依リ軒輊ナキモ同列親及卑屬親ニ在テハ姻族ハ概シテ血族ヨリ一等ヲ降スヲ常トス外親ニ於テハ血族ノミ服アリ姻族(女婚ヲ除ク)ニハ服ナシ

(ロ) 本宗族ハ外親ヨリ重クス 外親ノ喪服ハ僅ニ二世ノ血族ニ止レトモ本宗族ハ四世ノ親ニ達シ血族ノミナラス姻族ヲモ含ム是畢竟男系ヲ重シ女系ヲ輕シタルノ結果ナリ

(ハ) 姻族ノ間ニ於テハ夫族ハ妻親妾親ヨリ重クス 夫族ノ喪服ハ重ク且其範圍ノ廣キニ反シ妻親ハ僅ニ妻ノ父母ニ對スル服アルノミ又妾ヨリ家長族ニ對シテ服アレトモ家長族ヨリ妾親ニ對シテハ生、慈、庶、乳諸母ノ關係アルモノ、外服ナシ是夫族ヲ重シ妻親妾親ヲ輕シタルノ結果ナリ

(ニ) 親族ノ親世 至親即一世親ハ其服最重ク二世親以上疏遠ナルニ隨テ次第ニ其服等ヲ降ス

(三) 親族ノ尊卑

直系親ノ間ニ於テハ尊屬ニ對スル服ハ重ク卑屬ニ對スル服ハ輕シ父母ニ對スル服ヲ以テ子女ニ對スル服ニ比シ祖父母ニ對スル服ヲ以テ孫ニ對スル服ニ比セハ明ナルヘシ是尊屬ニ對シテ通常ノ服ヲ以テスルハ尊々ノ義ニ戻ルトシ反之卑者ニ對シテ通常ノ服ヲ以テスルハ尊者卑者ニ屈スルノ嫌アリトシ此差等ヲ設ケタルナリ但旁系親ノ間ニ於テハ尊卑ノ爲ニ服ノ輕重ヲ生スルコトナシ

(四) 嫡庶ノ區別

夫ハ妻ニ對シテ齊衰杖期其父母ニ對シテ緇麻ノ喪ニ服スト雖モ家長ハ妾及其父母ニ對シテ全然服ナシ又妾ハ妻ニ對シテ期年ノ服アルモ妻ハ妾ニ對シテ無服ナリ又嫡子衆子ハ嫡母ニ對シテ斬衰ノ服

アルモ庶母ニ對シテハ齊衰杖期ナリ嫡母ハ其曾孫以下ニ對シ相互ニ服ヲ有スルモ庶母ハ子孫ニ止ル是妻ヲ貴ヒ妾ヲ賤ミタルノ結果ナリ

### 第二目 臺灣ノ服級

臺灣ニ於ケル慣習上ノ服制ハ固ヨリ支那古來ノ法制ニ於テ認ムル服制ニ基クモノナリト雖モ喪服喪期共ニ定制ニ比シ大ニ亂雜ニ流ル、ヲ見ル即喪服ハ慣習上一定ノ制アリト雖モ此定制ニ從フモノ極テ少ク唯斬衰ニ在テハ送葬ノ時又ハ其後一定ノ短期間内喪衣ヲ著用スルニ過キス其他ノ服ニ在テハ唯吉服ヲ避ケテ帽頂辮尾女ハ髻索及鞋ノ三所ニ一定ノ喪色ヲ附シ以テ喪ヲ表スルニ過キス喪色ハ白、藍、青、綠、黃ノ五種ナリ又喪期ノ如キモ三月乃至三年ノ別アリト雖モ實際ニ於テハ大ニ之ヲ短縮セリ而シテ大家(中流以上)ト小家(下流以下)トハ自其服ヲ異ニスルノ慣習ナリ今先喪服ノ制ヲ説明シ以下順次ニ大家ノ服ト小家ノ服トヲ説明スヘシ

#### 第一 喪服

(イ) 服 斬衰ニ大麻、齊衰ニ二麻大功ニ三麻(麻布ノ最粗ナルモノヲ大麻トシ漸次精シテ加フルニ從ヒ二麻三麻四麻等ト稱ス)小功ニ苧布、緇麻ニ白苧ヲ用フ然レトモ村里ノ人民ニ於テハ斬衰、齊衰ノ外其喪服ヲ作ラヌシテ單ニ素服ヲ著スルヲ普通ノ例トス素服トハ常服ニシテ色彩ナキモノヲ云フ但素服ニハ紅色ヲ附シ又ハ綢布ヲ用フル能ハサルハ勿論ナリ

(ロ) 冠 齊衰ニハ男ハ麻蓋(麻)ヲ戴キ前ニ麻片ヲ垂レテ面ヲ掩ヒ左右ニ兩索ヲ垂レテ耳ヲ掩フ婦女ハ蓋頭麻製ノ頭布ヲ蒙リ其後方長ク背ニ垂ル齊衰ニハ何レモ面ヲ掩ハス功緇ニハ一般ニ老包ト



稱シテ白キ麻布ヲ以テ頭ニ纏フ

(ハ) 腰紐 斬衰齊衰ニ麻繩ヲ用フ大功以下ニハ腰紐ヲ用ヒス

(ニ) 履 定禮ニ從フ

(ホ) 哭杖 斬衰ニハ父ノ爲ニ竹ヲ用ヒ母ノ爲ニ棟樹(俗ニ苦楝ト稱スルモノ)ニシテ内地ノ「せんだん」ナリノ杖ヲ用フ齊衰服ニハ父母共ニ棟樹ヲ用フ

以上ハ唯成服其他二句三句等ノ祭時ニ於テ或ハ送葬ノ時ニ於テノミ用フル服裝ナリ平時ニ於テハ唯素服ヲ著スルノミ臺南ノ大家カ喪期中常時ニ用フルモノハ斬衰ニハ三麻齊衰ニハ四麻大功ニハ烏(黑)淺藍色(淺藍色)ニ色ノ布小功ニハ藍白(藍色)ニ色ノ布ニテ作リタル喪服ヲ用フ總麻ニハ紅色ヲ附シ綱縵ヲ用フルヲ得サルノミニテ其色質ヲ選ハス以上五服皆其裁縫常服ニ異ラス

(ヘ) 帽頂、辮尾、鞋 臺灣ニ於テハ前述ノ如ク喪期中ハ唯素服ヲ著スルノミナルヲ以テ喪ニ居ルト否トハ一見之ヲ識別スルコト難シ故ニ其服ニ從フコトヲ表彰スルカ爲ニ辮尾ノ總ノ色ヲ換ヘ帽頂及鞋皆同色ヲ用フルノ慣習アリ而シテ其色ハ五色ニシテ先白ヲ用ヒ時ヲ經ルニ從ヒ順次ニ藍、青、綠、黃ニ改メ服終リテ始テ吉ニ從ヒ紅色ヲ用フルヲ得ルモノトス

## 第二 喪期

喪期ニハ定制ト同シク三年、期年、九月、五月、三月、二月、五等別アリト雖モ前述ノ如ク臺灣ニ於テハ服制勵行セラレサルヲ以テ喪期ハ果シテ何レノ喪服ニ配合シタルモノナルヤ實際上ニ於テハ判明セス唯土人ノ間ニ於テハ定制ニ準シ五服ヲ定ムルニ過キス故ニ臺灣ニ於テハ服ハ專其喪期ニ依リ之ヲ定メ之ニ配合スルニ辮尾帽頂等ノ色ヲ以テスルモノトス

(イ) 三年ノ服ハ斬衰ニ相當スルモノナリト雖モ實際ニ於テハ長クトモ滿二年ヲ過キス短キモノハ滿十五年ニシテ除服スルモノアリ通俗ノ觀念ニ於テハ喪期中二回ノ正月及端午ヲ越ルヲ忌ミ又子孫多キ者ハ披服ト稱シテ子孫ノ數ニ應シテ喪期中ヨリ數月ヲ控除スルモノアリ又中ニハ期年ノ後僅ニ一二箇月ヲ加ヘテ足レリトスルモノアリ

(ロ) 期年ノ服ハ滿十二箇月ニシテ閏月アルモ之ヲ算入セス十三箇月ト爲ルコトナシ又杖期不杖期等ノ別ナシ

(ハ) 九月ノ服ハ大功ニ相當ス然レトモ實際ノ期間ハ滿八箇月ナルモノナシ或ハ四箇月ニシテ終ルモノアリ又或ハ百日ニシテ終ルモノアリテ一定セス又或ハ死者ノ生誕日ヲ以テ斷ト爲スモノアリ例ヘハ死者ノ生誕日四月ニシテ其死亡ノ時十一月ナルトキハ翌年三月中ニ於テ滿四箇月ニ達スルモ尙之ヲ延シテ四月ノ生誕日ニ至リ始テ服ヲ終ルカ如シ但實際ニ於テハ九月ノ服ハ始ト廢レ臺南地方ニ於テ現ニ此服ニ從フ者ハ二三人ニ過キスト云フ

(ニ) 五月ノ服ハ小功ニ相當ス或ハ四箇月或ハ百日ニテ除服ス但此服モ亦九月ノ服ト同シク實際上始ト廢レタリ

(ホ) 三月ノ服ハ總麻ニ相當ス設置日數ノ長短ニ依リ或ハ四十九日ナルアリ或ハ唯二三週間ナルアリ一定セス

以上述フルカ如クナルヲ以テ紳士ヲシテ云ハシムレハ臺灣ニモ亦定制ノ如ク八等ノ服級アリト言フト雖モ民人ノ間ニハ功服ト稱シテ大功小功ノ區別明確ナラス村落ニ至テハ全功服ノ名ヲ缺ケリ又齊衰ニ五月三月ノモノナク杖期不杖期ノ區別ナク甚シキハ喪服ノ名モ尙且之ヲ知ラス唯白的、綠



的黃的等辯尾ノ色ヲ言ヒ或ハ三年對年一百日(或ハ到除靈)ト云フノミ而シテ百日ト云フト雖モ其死者ノ老幼家ノ貧富ニ依リ二週日乃至一百日ノ間ニ除靈ヲ爲シ其日數ノ確定セルモノニアラス如斯臺灣ニ於ケル實際ノ慣行ハ區々ナリト雖モ慣習上正式トスル喪期ハ三年期年九月五月三月ノ五種ニシテ之ニ帽辯ノ色ヲ配合セルモノト爲スコトヲ得以下大家小家ノ服制ニ於テハ專此正式ノ服ニ付テ説明スヘシ區々タル實際ノ慣行ノ如キハ慣習上ノ定制ト爲スヲ得サルナリ

第三 大家ノ服

(イ) 斬衰三年ノ服ハ最初一年間ハ白帽白頂白鞋ヲ用ヒ其後ハ青帽青鞋ヲ用フ但商人ノ如キ業務ノ繁忙ナルモノニアリテハ最初一年間ノ内百日間白帽白鞋ヲ用フルノミニシテ其後ハ青色ニ易フ一年以後ハ帽鞋共ニ烏布製ノ物ヲ用フルヲ例トス辯尾ハ最初白辯ヲ用フルコト百日ニシテ藍辯ニ易ヘ九箇月ヲ經テ更ニ青辯ニ易ヘ期年ヲ經テ更ニ綠辯ニ易ヘ二十五箇月ニシテ更ニ黃辯ニ易ヘ二十七箇月ニ至テ服終リ紅ニ移ル

(ロ) 齊衰ノ服ハ期年五月三月共ニ藍帽藍頂藍鞋ヲ用フ辯尾ハ最初藍辯ヲ用フルコト百日ニシテ青辯ニ易ヘ五月ヲ經テ更ニ綠辯ニ易ヘ九月ヲ經テ黃辯ニ易ヘ期年ニ至テ服終ル五月三月ノ服ハ小功總麻ト同シ

(ハ) 大功九月ノ服ハ烏帽青頂粗布鞋ヲ用フ辯ハ最初青辯ヲ用フルコト百日ニシテ綠辯ニ易ヘ五箇月ヲ經テ更ニ黃辯ニ易ヘ九箇月ニ至テ服終ル

(ニ) 小功五月ノ服ハ烏帽綠頂布鞋ヲ用フ辯尾ハ最初綠辯ヲ用フルコト百日ニシテ黃辯ニ易ヘ五箇月ニ至テ服終ル

(ホ) 總麻三月ノ服ハ烏帽烏頂布鞋ヲ用フ辯尾ハ喪期間唯黃辯ヲ用フ

第四 小家ノ服

(イ) 斬衰三年ノ服ハ最初白辯ヲ用フルコト四十九日ニシテ藍辯ニ易ヘ百日ヲ經テ更ニ青辯ニ易ヘ期年ヲ經テ更ニ黃辯ニ易ヘ三年ニ至テ服終ル

(ロ) 齊衰期年ノ服ハ最初藍辯ヲ用フルコト四十九日ニシテ青辯ニ易ヘ百日ヲ經テ更ニ黃辯ニ易ヘ期年ニ至テ服終ル五月三月ノ服ハ小功總麻ト差別ナシ

(ハ) 大功九月ノ服ハ最初青辯ヲ用フルコト四十九日ニシテ綠辯ニ易ヘ百日ヲ經テ黃辯ニ易ヘ九箇月ニ至テ服終ル

(ニ) 小功五月ノ服ハ最初綠辯ヲ用フルコト四十九日ニシテ更ニ黃辯ニ易ヘ五箇月ニ至テ服終ル

第五 村落小家ノ服

村落ノ小民間ニ至テハ服制一層亂雜ナリ

(イ) 斬衰三年ノ服ハ最初白辯ヲ用フルコト四十九日ニシテ綠辯或ハ藍辯ニ易ヘ期年ヲ經テ黃辯ニ易ヘ三年ニシテ服終ル

(ロ) 齊衰期年ノ服ハ最初藍辯又ハ綠辯ヲ用フルコト四十九日ニシテ黃辯ニ易ヘ期年ニシテ服終ル

(ハ) 村落ノ小家ニ於テハ大功小功總麻ノ別明ナラス概シテ百日ノ服ト云フ然レトモ或ハ二週日ニ過キササルモノアリ或ハ四十九日百日其人ノ尊卑老幼ニ應シ一定セス而シテ所謂百日ノ服ニ在テハ其間黃辯ヲ用フ



以上ノ辯ノ區別ニ付圖ヲ以テ示セハ左ノ如シ

(1) 大家ノ禮

五服	斬衰	齊衰	大功	小功	總麻	設靈中	除靈 四十九日 或六百日	四月	九月	期年	二十五箇月	二十七箇月
	白	藍	青	綠	黃		藍	青	紅	黃	紅	
	綠	青	黃	紅			紅	綠	黃	紅		
	黃	紅										

(2) 小家ノ禮

五服	斬衰	齊衰	大功	小功	總麻	設靈中	除靈 四十九日	百日	五月	九月	期年	三年
	白	藍	青	綠	黃		藍	青	紅	黃	紅	
	綠	青	黃	紅			紅	黃	紅	黃	紅	
	黃	紅										

(3) 村落小家ノ禮

斬衰	齊衰	百	服	設靈中	除靈後 期年	三年
白	藍又ハ綠	黃			紅	紅
綠又ハ藍	黃	紅				
紅						

第六 祖免

民同ニ祖免ノ名目ナシ無服ノ親族ハ送葬ニ當リ白布ヲ以テ頭ヲ纏フ而シテ臺灣ノ服關係ハ其範圍狹キヲ以テ之ヲ爲スモノハ必シモ五世ノ親ノミニ限ラス之ヨリ以內ノモノモ之アルト同時ニ又其以外ノモノモ亦之アリ

第三項 服關係

第一 總說

服關係トハ喪禮ニ於ケル承服被承服兩者ノ關係ヲ云フ而シテ實際親族ノ一方カ他方ノ爲ニ喪ニ服スルハ他方カ死亡シタルトキニ在リト雖モ其服關係ハ既ニ雙方ノ生存スル間ニ存シ法律ハ之ヲ以テ親族ノ輕重ヲ決スルノ準則ト爲ス  
服關係ハ相互ノ關係ナルヲ常トシ此ヨリ彼ニ對シテ服アルハ彼ヨリ此ニ對シ又服アルヲ本則トス之ヲ報服ト稱シ且其服ト報服トハ彼此互ニ同一ナルヲ本則トス然レトモ此原則ニハ例外アリ左ノ如シ



(一) 直系親間ニ在テハ尊屬ト卑屬トハ互ニ其服ヲ異ニス尊屬ニ對スルモノ重ク卑屬ニ對スルモノ輕シ父ト子祖ト孫高祖ト玄孫及外祖ト外孫トノ服ヲ取テ之ヲ見レハ明ナリ其卑屬ノ妻ニ對スルモノハ血族ニ對スルモノニ比シ更ニ其服ヲ降スヲ以テ曾孫婦、玄孫婦ハ終ニ無服ノ親ト爲ル然レトモ其對者タル夫ノ曾祖父母、夫ノ高祖父母ニ對シテハ尙齊衰五月、三月ノ服アリ

(二) 妾ハ家長及家長ノ祖父母、父母、正妻ニ對シ服ニ從フト雖モ其對者ハ妾ノ爲ニ服ナシ是妾ナルモノヲ賤ミタル結果ナリ

(三) 出嫁ノ婦女ハ本生ノ再從兄弟姊妹、兄弟妻、姪婦、姪孫、姪孫女ニ對シ二等ノ降服ヲ爲スヲ以テ之カ對服ト權衡ヲ失シ一方ヨリ服ヲ有スルニ拘ラス他方ヨリハ無服ト爲ルニ至ル是旁系親ニ於テハ相互ノ報服ハ必同等タルノ原則ニ對シ例外ヲ爲スモノニシテ此場合ニ付テハ尙後ニ之ヲ論スヘシ

(四) 妻ハ夫ノ外祖父母、舅、姨ニ對シテ服アレトモ其對者ハ妻ニ對シテ服ナシ

(五) 其他繼父ト子ノ間、改嫁繼母ト之ニ從ヒタル前夫ノ子トノ間、庶祖母ト嫡孫衆孫ノ間、嫡孫衆孫ヨリ庶祖母ニ對スル服ハ乾隆十三年ニ之ヲ定タルモ其反對ニ其嫡孫庶孫ニ對スル報服ハ終ニ規定セラレヌ所養ノ父母ト遺棄兒又ハ同宗ノ子ヲ撫育シ人後ト爲ラサルモノトノ間、庶母ト子婦ノ間、乳母ト其所乳ノ兒ノ間等ハ一方ニ服アリテ一方ニ服ナシ

依是觀之服關係ハ親族關係ト異リ必シモ相互ノ關係ニアラス一方ヨリ服アルモ他方ニハ報服ナキコトアリ又報服アルモ必シモ同等ニアラサルコトヲ知ルヘシ

第二 服關係ノ發生

服ハ親族關係ヲ前提トシ親族關係ナキ者ノ間ニハ決シテ服關係ヲ生スルコトナシ故ニ出生婚姻及

養子縁組其他ノ原因ニ依リ親族關係ノ生スルト共ニ發生ス然レトモ服關係ハ親族關係ト其範圍ヲ同クセス服關係アル者ニシテ親族タラサル者ハ全之ナシト雖モ其反對ニ親族關係アル者ニシテ服ヲ有セサルモノハ少カラサルナリ

古制ニ於テハ喪服ニ於テモ成人ト未成人トヲ分チ男子二十歳ニシテ冠シ女子十五歳ニシテ笄シ始テ成人ト爲ルヲ禮トシ而シテ十六歳以上十九歳以下ニテ死スルヲ長孺ト云ヒ十二歳以上十五歳以下ニテ死スルヲ中孺ト云ヒ八歳以上十一歳以下ニテ死スルヲ下孺ト云ヒ長孺以下順次ニ其服ヲ降シ七歳以下ニシテ死スル者ニ對シテハ全然無服トシ又服ニ從フ者ニ在テモ成人ニアラサレハ他ノ親族ニ對シ正服ニ服セス以下順次降等シ七歳以下ノ者ハ全然喪ニ服セサルモノトセシカ明代孝慈錄ヲ編スルニ至リ悉ク孺服ヲ廢シ清朝亦之ヲ襲ヒタルヲ以テ今日ニ於テハ年齢ニ因リ服ニ差別ヲ設ケサルニ至リ出生ト同時ニ服關係ヲ生スルモノトス但實際ニ於テハ幼者ノ服及幼者ノ爲ニスル服ハ之ヲ勵行セサルモノアルハ論外ナリトス

第三 服關係ノ變更

服關係ノ變更ハ加服及降服ニ因テ生ス

(一) 加服

本來ノ服ヲ加重スル場合ハ既ニ述ヘタルカ如ク唯承重ノ一アルノミ父母死シテ孫カ直ニ祖父母ニ繼キ祖父母死シテ曾孫カ直ニ曾祖父母ニ繼キ曾祖父母死シテ元孫カ直ニ高祖父母ニ繼ク之ヲ承重ト云フ承重ハ其嗣ト爲ルヘキモノ一人ニ限リ嫡長子孫ニ於テ承重スルモノトシ之ナキ場合ニハ嫡次子孫ニ及ヒ尙之ナキトキハ庶子孫ニ及フヲ禮トス加服ハ一般的ニ加服スルノ例ナク唯承重ノ場



合ニ之ヲ生スルノミナルヲ以テ此場合ニハ祖父母、曾高祖父母ノ爲ニスル齊衰不杖期、齊衰五月、齊衰三月ノ服カ直ニ昇リテ父母ノ爲ニスル斬衰三年ノ服ト爲ル而シテ承重者ノ妻ノ服モ亦夫ニ從ヒ加重サル反之被承重者カ承重者ニ對スル報服ハ加重サレズ其本來ノ服ニ從フ

(二) 降服

(イ) 降服ノ場合 本來ノ服ヲ輕減スル場合ノ主要ナルモノ左ノ三トス

(1) 出嫁 婦女其家ヲ出テ他ニ嫁スルトキハ其在室ノトキニ比シ本生親族ノ爲ニスル服ハ一等ヲ降シ又本生親族ノ之ニ對スル服モ一等ヲ降スフ原則トス本生親族カ出嫁ノ婦女ニ對シテ一等ヲ降ス原則ニハ例外ナシ反之出嫁ノ婦女カ本宗親族ニ對スルモノニハ二種ノ例外アリ(一)ハ毫モ降等セサルモノニシテ(イ)祖父母曾祖父母及高祖父母ニ對スル服(ロ)兄弟ニシテ父ノ後ヲ立テタルモノニ對スル服(ハ)夫及子ナキ出嫁ノ女カ本宗ノ兄弟姊妹姪姪女ニ對スル服之ニ屬ス(ニ)ハ一時ニ二等ヲ降シ無服ト爲スモノニシテ再從兄弟姊妹兄弟妻姪姪孫ニ對スルモノ之ニ屬ス此二種ノ例外ニ付テハ後ニ詳説スル所アルヘシ

(2) 出繼 出繼トハ男子其家ヲ出テ他家ヲ續キタルコトヲ云フ男子出テ、人後ト爲リタル者ハ其所後ノ親族ニ對シテハ正服ニ從フト雖モ自己ノ本生親族ニ對シテハ服一等ヲ降シ本生親族モ亦之ニ對シ服一等ヲ降スフ例トス又出繼者ノ妻モ亦夫ノ所後ノ親族ニ對シテハ正服ニ從フト雖モ夫ノ本生親族ニ對シテハ正服ヨリ一等ヲ降スモノトス

(3) 母ノ離婚及改嫁 自己ノ生母ニシテ父ニ出サレタルモノ之ヲ出母ト云ヒ父死シテ後他ニ嫁スルモノ之ヲ嫁母ト云フ夫妻ノ關係ハ離婚ニ因テ絶滅スルト雖モ母子ハ骨肉ノ親ニシテ相絶ツヘカ

ラス於此子ハ嫁母出母ニ對シ其家ニアル母ニ對スル服ニ比シ一等ヲ降レル服ニ從フモノトス又繼母ハ素ト義ニ因テ相合スルモノナレハ其出ルヤ子ハ之ト相絶スルヲ法ト爲スト雖モ其子若繼母ニ從フトキハ尙之カ爲ニ等ヲ降シテ其服ニ從フ

(ロ) 降服ノ方法

降服ニ關シテハ律例ニ於テ屢一般的ニ降服又ハ降服一等ト記シ而シテ特ニ其降下セル服ヲ示サ、ルモノアリ人後ト爲リタルモノカ其本宗ノ爲ニスル服及妻カ夫ノ外親ノ爲ニスル服ノ如キハ是ナリ此場合ニハ降服ノ方法ニ付テ疑ナキ能ハス蓋服ハ喪服ヲ標準トスルトキハ斬衰、齊衰、大功、小功、緦麻ノ五種ナルヲ以テ斬衰ヨリ一等ヲ降セハ齊衰ト爲リ齊衰ヨリ一等ヲ降セハ大功ト爲リ以下預次ニ降服シテ小功、緦麻ト爲リ緦麻ハ降服シテ無服ト爲ルコト明白ナリ然ルニ齊衰服ニハ四等ノ別アリ而シテ齊衰五月ト大功九月若クハ齊衰三月ト小功五月トフ比較スルトキハ齊衰ハ喪服ハ粗ナリト雖モ其喪期ハ却テ大功及小功ヨリ短シ故ニ此場合ニ於テハ齊衰期年ノ服ヲ一等降ストキハ齊衰五月ト爲スヘキヤ將タ大功九月ト爲スヘキヤ又齊衰五月ヲ一等降ストキハ齊衰三月ト爲スヘキヤ將タ大功九月若クハ小功五月ト爲スヘキヤノ疑ヲ生ス

今人後ト爲リタル者カ本宗ノ爲ニ降服スルノ例ヲ見ルニ服制大功ノ項下ニ爲人後者爲其兄弟及姊妹之在室者既爲人後則於本生親屬服皆降一等一條アリ是本來ハ齊衰不杖期ナルニ之ヨリ一等ヲ降シテ大功九月ト爲シタルモノナリ又通禮大功九月ノ項下ニ爲人後者爲本生祖父母ノ一條アリ是亦本來齊衰不杖期ノ服ニシテ之ヨリ一等ヲ降シテ大功九月ト爲セルモノナリ依是親之齊衰不杖期ヨリ一等ヲ降セハ齊衰五月ト爲ラスシテ大功九月ト爲スノ法意ナルヲ知ルヘシ



又通禮小功五月ノ項下ニ爲人後者爲本生祖父母ノ一條アリ是本來齊衰五月ノ服ヨリ一等ヲ降シテ小功五月ト爲シタルモノナリ又通禮總麻ノ項下ニ爲人後者爲本生高祖父母ノ一條アリ是本來ノ齊衰三月ノ服ヨリ一等ヲ降シテ總麻ト爲シタルモノナリ依是觀之齊衰五月ヨリ一等ヲ降セハ齊衰三月ト爲ラスシテ小功五月ト爲リ齊衰三月ヨリ一等ヲ降セハ大功九月若クハ小功五月ト爲ラスシテ總麻三月ト爲スノ法意ナルヲ知ルヘシ

要之齊衰不杖期ヨリ一等ヲ降ストキハ常ニ大功九月ナリ又齊衰五月ヨリ一等ヲ降ストキハ常ニ小功三月ナリ又齊衰三月ヨリ一等ヲ降ストキハ常ニ總麻三月ナリトス而シテ齊衰五月及齊衰三月ノ服ハ多クハ直系尊屬親ノ爲ニ設ケタル特別ノ服ナルヲ以テ直系尊屬以外ノ者ノ間ニ於テハ齊衰五月又ハ齊衰三月ヨリ降シテ大功又ハ小功ト爲スコトナシ

尙服ノ輕重ノ順序ヨリ云フトキハ斬衰三年ヨリ一等ヲ降ストキハ齊衰杖期トナラサルヘカラス然ルニ人後ト爲リタル者カ本生ノ父母ノ爲ニスル服ハ齊衰不杖期ナリ出嫁ノ女カ本生父母ノ爲ニスル服モ亦不杖期ナリ即斬衰ハ一等ヲ降セハ齊衰不杖期ト爲ルモノト爲スヘシ  
嫡子衆子カ庶母ノ爲ニスル服ハ齊衰杖期ナリ故ニ齊衰杖期ヨリ一等ヲ降ストキハ齊衰不杖期ト爲ルヘキカ如シ然レトモ人後ト爲リタル者ハ本生ノ實父母ニ對シテモ尙且斬衰ヨリ降シテ齊衰不杖期ト爲スヲ以テ庶母ニハ此例ニ從ヒ齊衰ヨリ直ニ大功九月ト爲スヲ至當ト爲スヘク即齊衰杖期ヨリ一等ヲ降セハ大功九月ト爲ルモノト認ムヘシ  
以上述ヘタル降服例ニ付圖ヲ以テ示セハ左ノ如シ

斬衰 齊衰杖期 齊衰五月 齊衰三月 總麻  
齊衰不杖期 大功 小功

斬衰ハ降リテ齊衰杖期ト爲ラスシテ齊衰不杖期ト爲リ齊衰杖期不杖期ハ降リテ齊衰五月ト爲ラスシテ大功ト爲リ大功ハ降リテ小功ト爲リ總麻ト爲リ齊衰五月ハ小功ト爲リ齊衰三月ハ總麻ト爲ル故ニ降服ハ喪期ノミ或ハ喪衣ノミヲ降シ或ハ同時ニ兩者ヲ降スコトアリトス

第四 服關係ノ消滅

服關係ハ左ノ事由ニ因リ消滅ス

(一) 親族關係ノ消滅 服關係ハ親族關係ヲ前提ト爲スカ故ニ親族關係消滅スルトキハ服關係モ亦自消滅ス而シテ親族關係ノ消滅ニ付テハ前節親族總說ノ部ヲ參照スヘシ

(二) 降服ヨリ來ル無服 親族關係ノ消滅シタルニアラス降服ノ極終ニ無服ト爲ルモノアリ即總麻ヲ降ストキハ終ニ無服ト爲ル出嫁出嗣ノ場合ニ此例甚多シ

第二款 服制

第一項 總說

服制ヲ列序シタルモノニ五服ヲ主トシテ其下ニ關係者ヲ載セタルモノト親族關係ヲ主トシ其下ニ五服ヲ附記シタルモノトアリ前者ハ會典律例禮部則例及通禮ニ掲ケタル服制ニシテ後者ハ會典律例及禮部則例ノ服圖ナリ通禮ハ未服圖ヲ掲ケス此兩者ハ唯序列ノ體裁ヲ異ニスルノミニシテ其內容相同キニ似タルモ仔細ニ之ヲ觀察スルトキハ彼此多少相異ル所ナキニアラス於此服制ヲ研究ス



ルモノハ兩者相比照シ以テ其疑義ヲ決シ其缺漏ヲ補ハサルヘカラス同シク服制ト稱シ服圖ト稱スルモ會典ノ規定ト律例ノ規定トハ必シモ相同シカラス通禮及則例ニ至テハ更ニ變更セル所少カラス而シテ理論上ヨリ云ハ、最後ノ發布ニ係ル通禮ノ規定ヲ以テ正ト爲サ、ルヘカラサルモ此規定ニハ意外ニ缺漏多ク會典律例ヲ以テ之ヲ補ハサレハ決シテ完全ナルヲ得ス却テ律例ノ服圖ノ比較的ニ整備セルヲ見ル是第一回及第二回報告書ニ於テ專律例ノ服圖ニ基キテ服制ヲ說述セル所以ナリ然レトモ律例ノ服圖モ決シテ完全ナルモノニアラス律例ノ服制及會典ノ服制服圖其他後ニ出テタル條例及通禮則禮ヲ比較參照シ補遺改正スルヲ要スルモノトス

服制ヲ規定セルモノハ遠ク儀禮ニ在リ後唐ニ至リ開元禮宋ニ至リ政和禮其他朱子家禮司馬書儀等ニ亦皆之アリ然レトモ皆儀禮ニ則リ少シク損益スル所アルニ過キス明ノ太祖孝慈錄ヲ編スルニ當リ大ニ之ヲ改訂シ古制爲ニ一變セリ同時ハ信齋楊氏勉齋黃氏等之ヲ簡明ナラシメンカ爲ニ服圖ナルモノヲ製出シタリシカ後ニハ終ニ之ヲ取テ律例内ニ收ムルニ至レリ清朝ノ律例及會典ヲ編スルヤ明制ヲ斟酌取捨シタルモ其喪服ニ於テハ損益スル所ナク悉ク之ヲ繼承シ服制服圖共ニ相竝ヒテ行ハルニ至レリ

本項ニ於テハ主トシテ律例ノ服圖ヲ取り之ヲ補フニ其服制ト會典ノ規定ヲ以テ更ニ改ムルニ其後ニ出タル乾隆三十九年同四十二年ノ條例道光四年ノ禮部則例(參考書第二編第二、六、七)及通禮成服(參考書第二編第六、七)ノ制ヲ以テシ第一回及第二回報告書ノ記載ヲ訂正修補スル所アラントス然レトモ服制ノ事タル古來禮法家ノ苦心講究シタル所ナルニ拘ラス其疑問ノ決セサルモノ頗多ク加フルニ現行ノ制尙缺漏多シ正確ノ解說ヲ施シ誤謬ナキヲ得ルハ極テ難事ニ屬スルモノトス

臺灣ニ於ケル服制ハ大ニ亂雜ニ流レ欽定ノ制ニ比シ差異少カラス且人ニ依リ說ヲ異ニシ從テ有服無服ノ範圍及服ノ等級ヲ確定スルコト頗困難ナリ從テ一ノ俗禮トシテ見ルヘク法律上何等ノ效力アルモノニアラサルナリ今諸說ヲ參稽シ最實際ニ近ク信憑スルニ足ルト信スルモノヲ擧クルニ止ム

又服制ハ親族關係ト密著ノ關係アルカ故ニ以下論スル所ニ付テハ常ニ親族總說ノ部ヲ參看スルヲ要ス

## 第二項 本宗親ノ服制

### 第一目 總說

既ニ述ヘタルカ如ク喪服ハ親族ノ種類ニ依テ配當ノ標準ヲ異ニシ又承服者被承服者ノ出嫁出繼ニ因テ等級ノ變更ヲ生スルカ故ニ同宗親間ノ服制ハ左ノ分類ニ從ヒテ敘述スルヲ便ナリトス

- 一 在房在室ノ男女カ本宗親ノ爲ニスル服制
  - 二 出嫁ノ婦女カ本宗親ノ爲ニスル服制
  - 三 出繼ノ男子カ本生宗親ノ爲ニスル服制
  - 四 出繼ノ男子カ所後宗親ノ爲ニスル服制
  - 五 妻カ夫族ノ爲ニスル服制
  - 六 妾カ家長族ノ爲ニスル服制
- 右ノ内(四)ノ出繼ノ男子カ所後宗親ノ爲ニスル服制ハ在旁ノ男子カ本宗ノ爲ニスル服制ニ同シキヲ







(イ) 己身 圖中「己身」トアルハ男女共ニ之ヲ含ムト雖モ其直系卑屬ニ對スル關係ニ於テハ男子ニ限ルモノトス何者子孫ハ父ノ本系ニ屬スヘキモノニシテ母ノ本宗ニ屬スヘキモノニアラス故ニ服圖之ヲ夫族ノ内ニ收ム之カ例外トシテ(二)招婿招夫ノ子ニシテ招家ニ屬シタルモノハ母ヨリ見テ本圖ノ直系卑屬ノ内ニ含マルヘシト論スルモノアレトモ是俗習ニ止マリ未法律ノ認メタル所ニアラサルヲ以テ此内ニ含マス本項第四目第六臺灣ノ慣習ニ於テ之ヲ述フヘシ(三)姦生子ノ母ニ屬シタル場合ハ亦母ヨリ見テ本圖ノ直系親内ニ含マルヘシト論スルモノアレトモ姦生子ハ母ニ屬スルトキト雖モ異姓亂宗ハ律ノ禁スル所ナルヲ以テ母ノ家族ト爲ルコトナシ俗間ニハ姦生子トシテ母家ニ留ルモノナシ或ハ母ノ兄弟ノ子トシ或ハ螟蛉子トシテ他ニ賣斷ス後節親子ノ條下ニ說述スヘシ

(ロ) 母、祖母、曾祖母、高祖母 此内ニハ親の母、親の祖母、親の曾祖母、親の高祖母ヲ云フ今用語ヲ簡略ニセンカ爲ニ此等ノ母、祖母ヲ總括スルニ假ニ此名稱ヲ用フ以下嫡的繼的生的の皆敬之ハ勿論繼的嫡的生的ノ母祖ヲ包含ス律例服制ヲ見ルニ斬衰三年ノ項ニ爲父母ノ外ニ爲嫡母、爲繼母、爲生母ノ三條アリ此爲父母ノ内ニハ嫡繼生ノ三母ヲ含マサルハ明ナリ次ニ齊衰不杖期ノ項ニハ爲祖父母ノ外ニハ唯爲生祖母ノ一アルノミ故ニ祖父母ノ内ニ生祖母ヲ含マサルハ明ナリト雖モ嫡繼ノ二祖母ヲ含ムヤ否ヤ次ニ齊衰五月ノ項ニハ唯爲曾祖父母ノ一條齊衰三月ノ項ニハ爲高祖父母ノ一條アリ而シテ共ニ嫡的繼的生的ノ曾高祖母ヲ舉ケス此爲曾祖父母又爲高曾父母ノ條中ニハ果シテ嫡繼生ノ曾

高祖母ヲ含ムヤ否ヤ若斬衰三年ノ項下ニ掲ケタル文語ノ用例ヨリ類推スルトキハ此問題ヲ否定セサルヘカラス然レトモ續テ夫族服制ヲ見ルニ妻カ夫ノ子孫曾玄子孫曾孫、玄孫ヲ總括ス用語ヲ簡略ニセンカ爲ニ假ニ用ヒタルモノ以下敬之ノ爲ニ服ヲ承タルハ當ニ己カ親のタル場合ニ限ラス嫡的繼的タル場合ニモ亦服アリ直系親間ノ服制ニ於テ尊ノ爲ニ重ク卑ノ爲ニ輕キハ服制上ノ定則ナリ然ルニ尊屬タル繼嫡母祖カ卑屬タル子孫曾玄ノ爲ニ服ヲ承タルニ其對者タル卑屬カ尊屬ノ爲ニ服ヲ承ケスト云フハ道理上アルヘカラサルナリ故ニ服制ノ精神ヲ推考スルトキハ齊衰不杖期五月三月ノ各項下ニ繼的嫡的ノ母祖ヲ掲ケサルハ之ヲ祖母曾高内ニ含マシムルノ主旨ニシテ斬衰三年ノ項下ニ別ニ繼嫡母ヲ掲ケタルハ之ヲ親母ニ準スルノ意ヲ表示シタルモノト云フヘシ次ニ家長族服制ヲ見ルニ妾ハ自己ノ子孫ノ爲ニ妻カ子孫ノ爲ニスルト同一ノ服ヲ承タルト雖モ更ニ曾玄ニ及ハス故ニ妾ノ子孫カ妾ノ爲ニ服ヲ承タルモ唯服制ニ掲ケタル生母生祖母ニ限り生曾高祖母ニ及ハサルヘキニ似タリ然レトモ生曾高祖母ハ即祖父曾祖父ノ生母ニシテ祖父曾祖父ハ之カ爲ニ斬衰三年ノ喪ニ服シ庶の母祖若クハ單ニ曾高祖父ノ妾ト同視スヘキモノニアラス況ヤ生母生祖母ハ既ニ親母親祖母ニ準シ所生ノ子ト孫トハ妻カ親生ノ子ト孫ニ準シ其服制及報服ハ全然親的ト同一ナリ然ラハ情義上名分上ヨリ論シテ生的の母祖モ亦親的の母祖ト同視シ此圖中ニ包含スルモノト見ルハ至當ナリトス

(ハ) 衆子、衆孫、曾孫、玄孫 衆子トハ嫡長子以外ノ子、衆孫トハ嫡長孫以外ノ孫ヲ指ス又單ニ子ト孫トアルハ男女トモニ之ヲ含ム尙本圖ニハ女、孫女ノ出嫁シタルモノニ對スル服ヲ遺脫ス今律例服制ニ據テ之ヲ補フ



(ニ) 姪婦大功 本圖ニハ姪婦大功トアルヲ以テ伯叔父カ之ニ對スルト親姑カ之ニ對スルトニ付テ區別スル所ナシ本來親姑ト伯叔父母トハ親族關係ニ於テ同格ノ地ニ立ツカ故ニ喪服ニ於テモ亦同一ナルヘキニ似タリ然ルニ夫族服圖ヲ見ルニ夫伯叔父母大功夫親姑小功トアリ即姪婦ト夫ノ伯叔父母ハ互ニ大功ヲ以テ相報スレトモ姪婦ト夫ノ親姑トハ尊ハ卑ノ爲ニ大功ナルニ卑ハ尊ノ爲ニ小功ナリ是唯ニ旁親報服ノ通則ニ反スルノミナラス尊屬却テ卑ニ屈スルノ嫌アリ爲ニ前記夫親姑小功トアルハ或ハ在室大功出嫁小功ノ誤脱ニアラサルヤノ疑ヲ生スト雖モ服制小功ノ項下ニハ婦爲夫之姑及夫姊妹在室出嫁同ト明記シ其後ノ通禮及禮部則例服制圖ニ於テ之ヲ改ムル事ナキヲ見レハ之ヲ誤脱ナリト言フヘカラス而シテ服制大功ノ項下ニハ伯叔父母爲姪婦ト記シタルモ姑ノ字ヲ脱シ而モ姑カ姪婦ノ爲ニスル服ハ別ニ他ノ項下ニ於テ掲ケタル所ナシ若伯叔父母ト親姑ト同格ナルカ故ニ其服モ同一ナルヘシトセハ服制ノ伯叔父母爲姪婦トアル伯叔父母ノ下ニ及姑ノ二字ヲ補足セサルヘカラサルニ其後ノ通禮及禮部則例ニ於テ之ヲ補足スル所ナシ然レハ姪婦ノ爲ニ大功ニ服スルハ唯其夫ノ伯叔父母ニシテ親姑ヲ含マスト見サルヘカラス然ラハ親姑カ姪婦ノ爲ニスル服如何ト云フニ服制既ニ其記載ヲ缺ケリ宜ク旁親報服ノ通則ニ從ヒ之ヲ小功ト爲スヘキモノト信ス

第二 在房在室ノ男女カ本宗在房在室ノ男女ノ爲ニスル服制

(一) 本宗血族ノ爲ニスル服制

(イ) 服關係ノ範圍及服ノ配當 在房在室ノ男女カ本宗在房在室ノ男女ノ爲ニスル服制ハ四世親ヲ以テ限界トス而シテ一世親ニ期年二世親ニ大功三世親ニ小功四世親ニ總麻ノ服ヲ配當ス但父母ニ對シテハ斬衰父母ハ一世親ニシテ之ニ期年ノ服ヲ充ツヘキモノナレトモ亦尊々ノ道ニ因テ之ヲ倍

加シタルナリ祖父母ニハ不杖期祖父ハ二世親ニシテ大功ノ服ヲ充ツヘキモノナレトモ亦尊々ノ本義ニ因テ加重ス曾祖父母ニハ齊衰五月三世親ニシテ小功ノ服ヲ充ツヘキモノ(高祖父母ニハ齊衰三月四世親ニシテ總麻ヲ充ツヘキモノ)嫡長孫ニハ不杖期孫ハ二世親ニシテ大功ヲ充ツヘキモノナレトモ嫡長孫ハ祖父ノ宗祧ヲ承繼スヘキモノナルヲ以テ特ニ之ニ對スル服ヲ加重ス曾孫ニ對シテ總麻(小功ヨリ一等ヲ降ス)伯叔父姑ニ對シテ期年二世親ニシテ大功ヲ充ツヘキモノナレトモ特ニ之ヲ尊ヒテ一等ヲ加フ姪姪女ニ對シテ期年(元來大功ナレトモ姪ヨリ伯叔父姑ニ對シテ期年ニ服スルヲ以テ伯叔父姑モ同服ヲ以テ之ニ報スルナリ)ナルヲ例外トス

(ロ) 報服 本宗血族(直系女尊屬ヲ除ク)ハ既ニ述ヘタル如ク相互ノ關係ニシテ一方ヨリ他方ヲ本宗血族トスレハ他方ヨリモ亦一方ヲ以テ本宗血族トナス故ニ其報服ハ亦本服圖ノ内ニ於テ之ヲ見ルヘシ然レトモ直系女尊屬ト夫ノ直系卑屬トハ表裏ノ關係ヲ爲ス故ニ其報服ハ夫族服圖ニ於テ之ヲ見ルヘシ而シテ直系親間ハ尊屬ノ爲ニ重ク卑屬ノ爲ニ輕キモ旁系親間ハ互ニ同一ノ服ヲ以テ相報ス

(二) 本宗姻族ノ爲ニスル服制

(イ) 服關係ノ範圍及服ノ配當 在房在室ノ男女カ本宗在房男子ノ妻ノ爲ニスル服制ハ尊屬親ハ四世親(血族ニ同シ)同列親及卑屬親ハ三世親(血族ヨリ一世ヲ減縮ス)ヲ以テ限界トス唯曾孫婦ハ三世親ナルモ尙無服トス而シテ尊屬親ノ妻ノ爲ニスル服ハ其夫ノ爲ニスル服ニ同シ(例ハ伯叔父ト伯叔母從伯叔父ト從伯叔母トハ其服相同シキカ如シ)同列親及卑屬親ノ妻ノ爲ニスル服ハ其夫ノ爲ニスルモノヨリ一等ヲ減ス(例ハ姪ハ期年ニシテ姪婦ハ大功姪孫ハ小功ニシテ姪孫婦ハ總麻ナルカ如



シ但孫婦ノミハ其夫ニ比シテ二等ヲ減ス  
(ロ)報服 本宗姻族ハ夫ノ血族ト表裏ノ關係ヲ爲ス故ニ其報服ハ夫族服圖ニ付テ見ルヘシ皆同一ノ服ヲ以テ相報ス

第三 在房在室ノ男女カ本宗出嫁ノ婦女ノ爲ニスル服制

在房在室ノ男女ハ出嫁シタル本宗婦女ノ爲ニハ原服ヨリ一等ヲ降シタル服ニ從フハ既ニ本圖ニ附載スル所ノ如シ唯直系卑屬ノ出嫁シタルモノニ付テハ其記載ヲ缺ク今其服制ニ依テ之ヲ見ルニ女(原服期年)ハ大功孫女(原服大功)ハ小功ト爲ル而シテ曾孫女及玄孫女ニ付テハ總麻三月ノ項ニ曾祖母爲曾孫曾孫女(高祖父母爲元孫元孫女トアリテ其在室ト出嫁ヲ分タス服制ノ文例ヲ見ルニ在室ト出嫁ト服ヲ異ニスル場合ニハ特ニ在室者又ハ已嫁者ノ字樣ヲ記シ若其服ヲ同クスル場合總麻三月ノ項下ニ爲夫之同堂姊妹ノ註脚小功五月ノ項婦爲夫之姑及夫之姊妹ノ註脚トニ之アリニハ特ニ在室出嫁同ト註脚ヲ施スヲ例トス然ルニ曾玄孫女ノ場合ニ何等ノ附記ナキヲ以テ其出嫁スルモノハ果シテ出嫁降服ノ通則ニ從フヘキヤ否ヤノ疑ヲ生ス然レトモ曾玄孫ノ出繼スルモノハ下ニ説ク如ク皆降服ス出嫁ト出繼トハ降服ノ例全然同シトハ言フヘカラサルモ亦相類似スル所アリ況ヤ出嫁降服ハ服制ノ通則ナリ故ニ其反對ノ記載ナキ以上ハ降服スルモノト見ルヲ至當トス

第四 在旁在室ノ男女カ本宗出嫁ノ男女及其妻ノ爲ニスル服制

在房在室ノ男女カ本宗出嫁ノ男女及其妻ノ爲ニスル服制ハ亦原服ヨリ一等ヲ降スヘキモノトス但子(原服不杖期)ノ爲ニスルモノハ之ヲ降サス本宗親カ出繼男子及其妻ノ爲ニスル服ハ服圖ニ於テ未掲載セラレサル所ニシテ服制ニ於テモ僅ニ出繼ノ子及姪ニ對スル服ヲ掲タルノミ然レトモ此服制ハ下ニ掲ケタル出繼男子カ本生宗ノ爲ニスル服制ト相表裏スルモノニシテ其條下ニ説ク所ノ如ク道光年間大學士九卿ノ奏議ニ依リ出繼ノ男子ハ本生親族ニ對シテ一律ニ降服一等トシ且其報服ニ付テハ其奏議ニ再報服之隆禮不容缺儀禮載本生父母尙爲子報其餘諸親無有不報者トアルカ如ク父母以外ノ諸親ハ出繼者ニ對シテ報服スヘキモノトセリ

第五 臺灣ノ慣習

臺灣ノ慣習ニ於ケル本宗親間ノ服制カ律例ノ規定ニ異ル所左ノ如シ

(イ)臺灣ニ於テハ至大無與至細帶服ノ諺アリ是尊屬ハ卑屬ノ爲ニ服ナキコトヲ云フモノナリ故ニ父母ハ子孫ノ爲ニ服ナキヲ本則トス但子孫カ學位ヲ有シ若クハ官ニ仕ヘテ品位ヲ有スルトキハ父祖モ亦其子孫ノ爲ニ服ニ從フコトアリ即進士舉人ノ學位ヲ有スル子ノ爲ニハ期年生員貢監ノ學位ヲ有スル子及進士舉人ノ學位ヲ有スル孫ノ爲ニハ各百日ノ服アリ而シテ母又ハ祖母ハ其子孫ノ爲ニ服ニ從ハサルヲ普通ノ慣例トス又進士舉人ノ學位ヲ有スル姪ノ爲ニハ年長者ノ爲ニハ百日其他ノ者ノ爲ニハ四十九日ノ服アリ而シテ子孫及姪以外ノ卑屬親ノ爲ニハ全無服ナリ故ニ臺灣ニ於テハ自己ト同列以上ニ在ル親族ニ對スルノ外ハ服ナキヲ本則トス

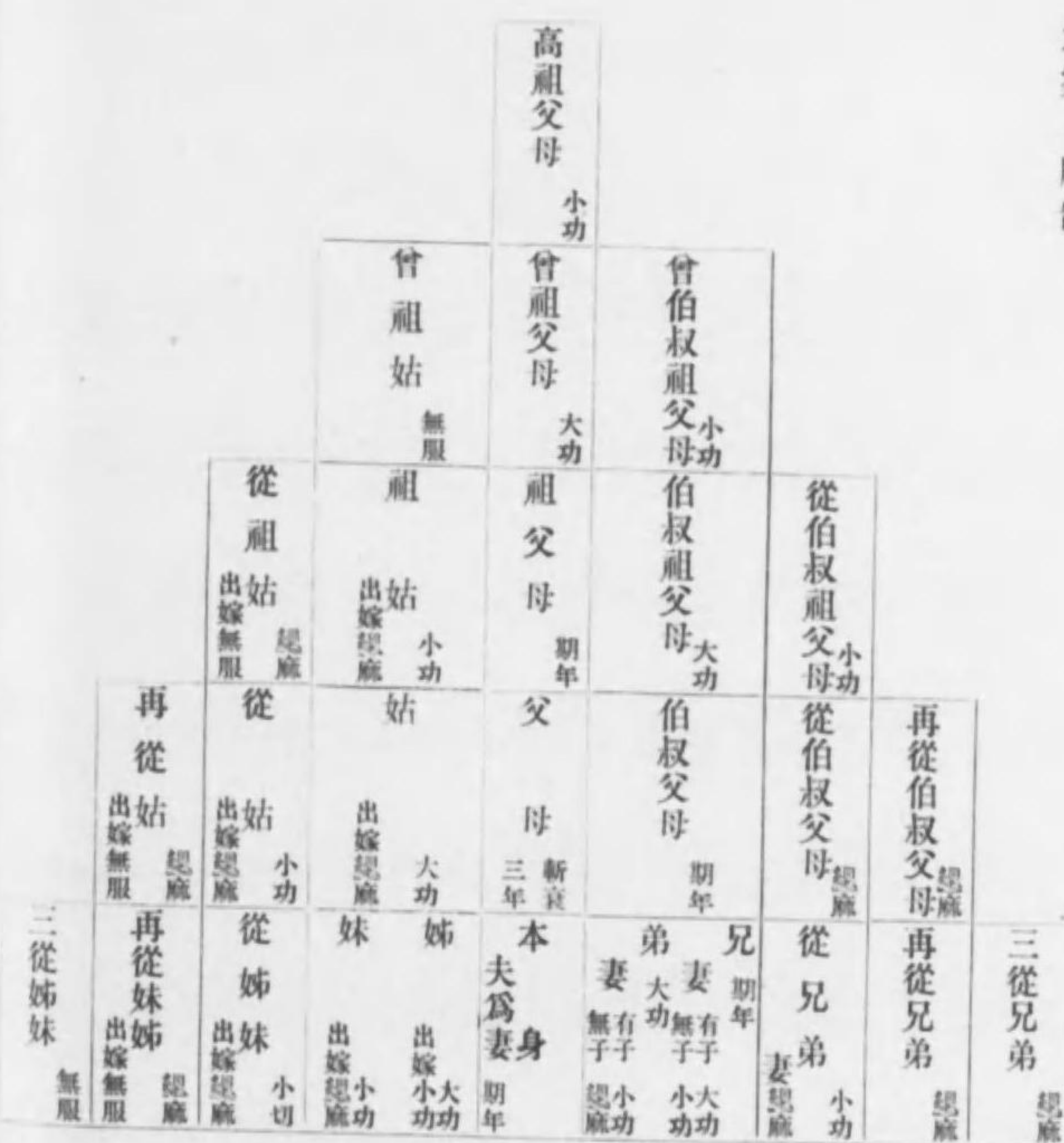
(ロ)同列ニアル親族間ニ於テハ律例ニ依レハ互ニ同服ナレトモ臺灣ニ於テハ男ニ重クシテ女ニ輕ク且男ニ在テハ年長者ニ重クシテ年少者ニ輕シトス

(ハ)臺灣ニ於テハ過房子螟蛉子ハ皆人後ト爲ルヲ得ルモノナルヲ以テ從テ皆實子ト同一ノ服アリ

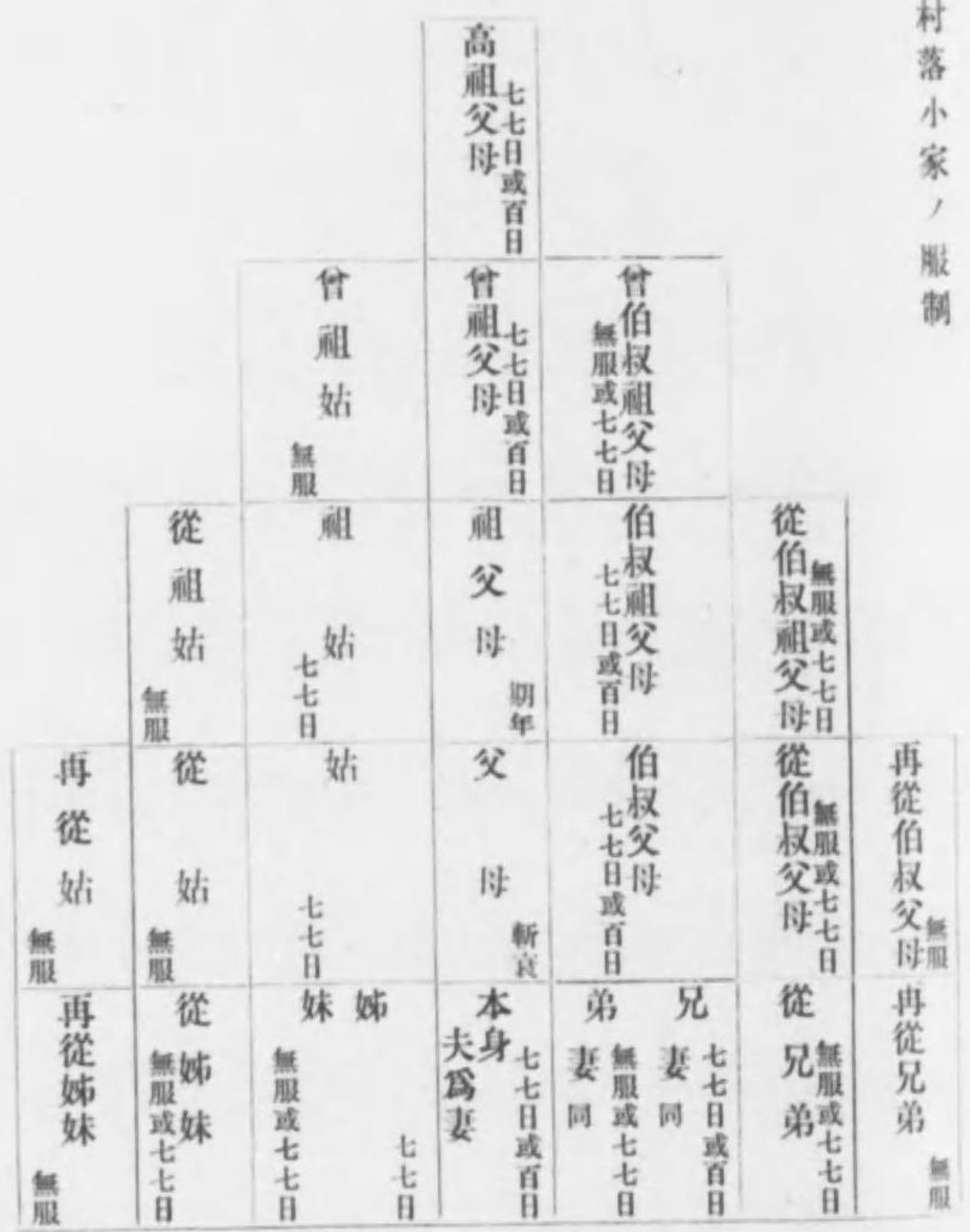


(ニ) 服ノ範圍及輕重ニ關シテハ本島人ノ說區々ニ涉ルト雖モ今諸說ヲ參稽スルニ其範圍ハ概左圖ノ如シ

大家ノ服制



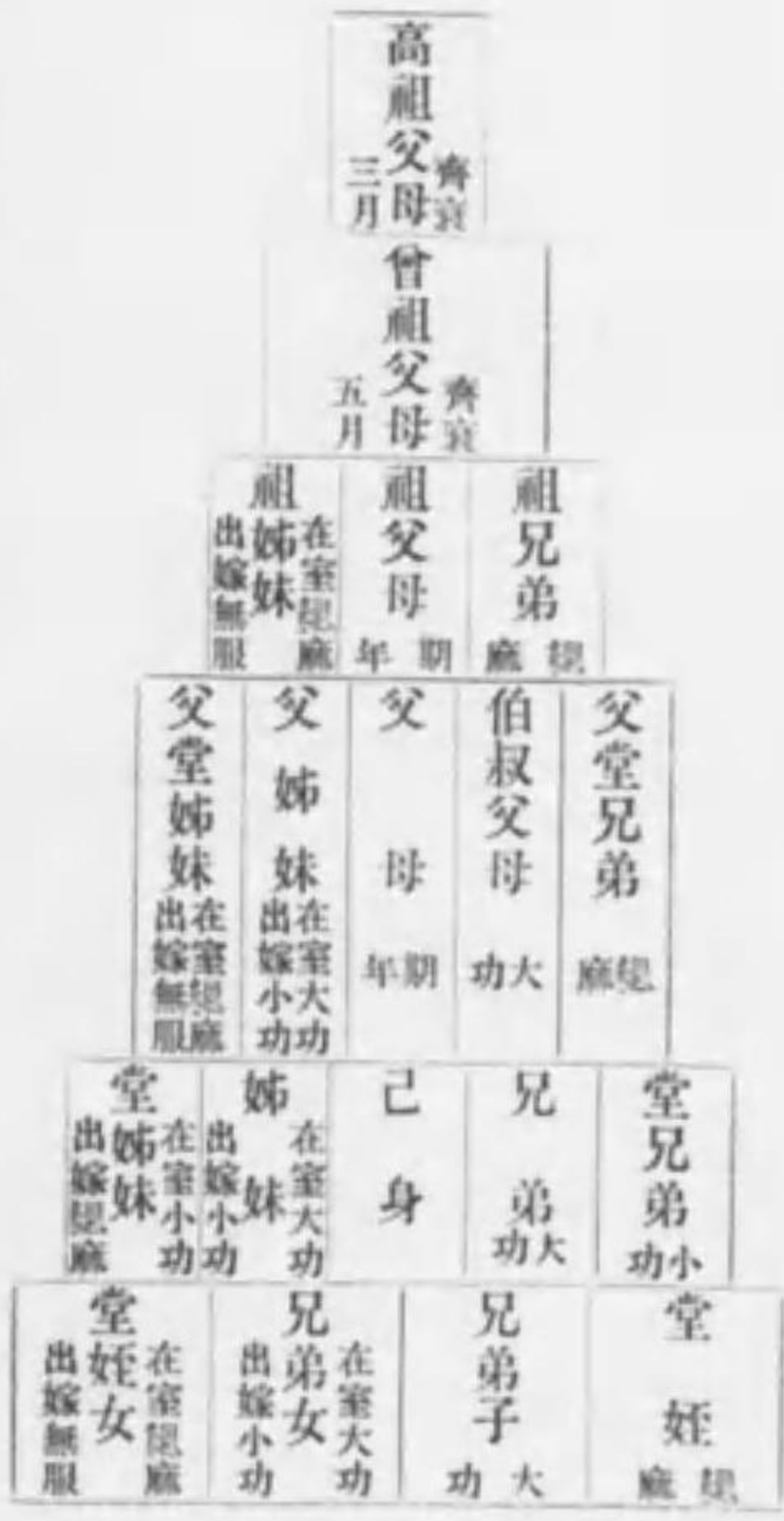
村落小家ノ服制



第三目 出嫁ノ婦女カ本宗親ノ爲ニスル服制

出嫁ノ婦女カ本宗親族ノ爲ニスル服制ハ「出嫁女爲本宗降服之圖」ニ掲クル所ナリ其圖左ノ如シ  
 出嫁女爲本宗降服之圖





(補遺)

祖兄弟妻 共ニ總麻

(服制ニ依リ之ヲ補足ス)

第一 出嫁ノ婦女カ在房在室ノ男女ノ爲ニスル服制

「本宗九族五服正服之圖」ニ依レハ本宗族カ出嫁ノ婦女ノ爲ニスル服ハ皆一等ヲ降セリ之ニ付テハ全例外ナシ而シテ出嫁ノ女カ本宗親族ノ爲ニスル服ハ即其報服ト見ルヘキモノナルカ故ニ理論上出嫁ノ女モ亦在室中ノ服ヨリ一等ヲ降シ本宗族カ出嫁ノ女ニ對スル服ト出嫁ノ女カ本宗親族ノ爲ニスル服トハ總テ同等ナルヘキヲ至當トス法制モ亦此理論ニ從ヒ出嫁ノ女カ本宗親族ノ爲ニスル服ハ在室中ニ比シ一等ヲ降スヲ原則トシ本宗九族五服正服之圖ノ輯註ニモ爲人後之子、出嫁之女、爲本宗之親皆降服一等ト説ク然レトモ既ニ述ヘタルカ如ク此原則ニハ二種ノ例外アリ

(イ) 出嫁ノ女カ或本宗親族ノ爲ニスル服ハ全降等セサルモノアリ左ノ場合ニ生ス

(一) 祖父母、曾祖父母、及高祖父母ニ對スル服 出嫁ノ女カ父母ニ對スル服ハ原則ニ從ヒ一等ヲ降シ期年ト爲スモ祖父母以上ノ直系尊屬親ノ爲ニスル服ハ降服セス在室ノ場合ト異ナシ是本服圖及服

制ニモ明記スル所ニシテ、本宗九族五服正服之圖ノ註ニモ特ニ爲人後之子、出嫁之女、爲本宗之親皆降一等、惟出嫁ノ女爲祖父母、曾高祖、父母、及兄弟之爲父後者不降ト説明ス

(二) 兄弟ニシテ父ノ後ト爲リタル者ニ對スル服 此場合モ亦降服セス而シテ此場合ハ服圖ニハ明記ナキモ服制ニハ齊衰不杖期ノ項ニ、女適人、爲兄弟之爲父後者ト記シ即出嫁ノ女ハ父ヲ繼キタル兄弟ノ爲ニハ在室ノ場合ト同シク其服期年ナルコトヲ知ルヘシ尙前ニ擧ケタル、本宗九族五服正服之圖ノ註ニモ此場合ニハ降服セサルコトヲ説明セリ

(三) 出嫁ノ女ニシテ夫及子ナキモノカ本宗ノ兄弟、姊妹、姪、姪女ノ爲ニスル服 此場合ニモ亦降服セス是服制齊衰不杖期ノ項ニ、女在室及雖適人、而無夫與子者、爲其兄弟、姊妹、及姪與姪女在室者ト記スルニ依リ明ニシテ出嫁ノ女ハ本宗ノ兄弟、姊妹、姪及姪女ノ爲ニハ共ニ其服大功ナリト雖モ若出嫁ノ女カ夫ヲ失ヒ且子ナキトキハ特ニ齊衰不杖期ノ服ニ從ヒ在室ノ場合ト同シキモノトス

(四) 又出嫁ノ女カ或本宗親族ノ爲ニスル服ハ降服一等ニ止ラス一時ニ二等ヲ降シテ全然無服ト爲スモノアリ是再從兄弟、姊妹、兄弟ノ妻、兄弟子ノ妻、即姪、姪孫、及姪孫女ノ爲ニスル服ニ付テ生スルモノトス蓋在室ノ女カ此等ノ本宗親ニ對スル服ハ皆小功ナルヲ以テ一等ヲ降セハ總麻ト爲ラサルヘカラス然ルニ、出嫁ノ女爲本宗降服之圖ニハ全此等ノ親族ヲ載セス從テ出嫁ノ女ハ此等ノ者ニ對シテハ全服ナキモノト爲サ、ル可カラス然レトモ此點ニ關シテハ學說上異論ナキニアラス即本服圖ノ

輯註ト彙纂トハ其説ヲ異ニス

(一) 輯註ニハ、案妻爲夫族圖、爲夫之姑夫之姊妹、俱小功爲夫之堂姊妹、總麻、而出嫁ノ女、於本宗姪之婦、兄弟之妻、亦應報服小功、堂兄弟之妻、亦應報服總麻、今不言、則皆無服也ト説ク此説ニ依レハ妻カ出嫁シタル



夫ノ姑及姉妹ノ爲ニスル服ハ小功ナルカ故ニ出嫁シタル夫ノ姑及姉妹ノ報服モ亦當ニ小功ナルヘク又妻カ出嫁シタル夫ノ堂姉妹ノ爲ニスル服ハ認麻ナルカ故ニ出嫁シタル夫ノ堂姉妹ノ報服モ亦當ニ認麻ナルヘキニ服圖ニ之ヲ掲ケサルハ無服ナルノ法意ナリ故ニ出嫁ノ女ハ姪婦兄弟ノ妻及堂兄弟ノ妻ノ爲ニハ皆無服ナリト言フニ在リ此說ハ再從兄弟姉妹姪孫及姪孫女ノ爲ニスル服ニ付テハ何等ノ説明スル所ナシト雖モ服圖ニ記載ナキハ即無服ナリトスルノ主義ナルヲ以テ此等ニ對シテモ亦無服ナルノ趣旨ナルヘク又伯叔祖母及堂伯叔母ノ二者ニ關シテハ何等ノ説明ナシト雖モ此二者ノ爲ニスル服ハ服圖ニ明記スルヲ以テ之ニ從ヒ有服トスルノ趣旨ナルヘシ要スルニ輯註ノ說ハ本服圖又ハ服圖ニ記載ナキモノハ皆無服ナリト爲スノ說ナリ

(2) 彙纂ノ說ハ之ニ反シ曰ク姪孫爲祖姑出嫁、認麻、妻爲夫姪孫女、堂姪女、堂姉妹皆出嫁、認麻、妻爲夫親姉妹、親姑無論在室出嫁、皆小功、則出嫁女爲本宗姪孫、伯叔祖母、堂伯叔母、堂兄弟妻、親兄弟妻、皆應有報服、且出嫁女爲本宗伯叔祖母、堂伯叔母二項、已列服制、認麻之內、此外可以類推、ト此說ニ依レハ姪孫ハ出嫁シタル祖姑ノ爲ニハ認麻ノ服アルカ故ニ出嫁ノ祖姑モ亦姪孫ノ爲ニ認麻ノ報服アルヘク又妻ハ出嫁シタル夫ノ姪孫女堂姪女及堂姉妹ノ爲ニハ認麻ノ服アルカ故ニ此等ノ者モ亦其伯叔祖母、堂伯叔母、及堂兄弟ノ妻ノ爲ニハ各認麻ノ報服アルヘク又妻ハ出嫁シタル夫ノ姉妹及姑ノ爲ニハ其在室ト出嫁トヲ問ハス共ニ小功ノ服アルカ故ニ此等ノ者モ亦其兄弟ノ妻及姪ノ妻ノ爲ニ各認麻ノ報服アルヘキモノトス故ニ本服圖ニハ伯叔祖母、堂伯叔母、兄弟ノ妻、堂兄弟ノ妻及姪ノ婦ヲ掲ケスト雖モ出嫁ノ女ハ此等ノ者ニ對シテハ當然ニ服ニ從フヘキモノトス殊ニ出嫁ノ女カ本宗ノ伯叔祖母及堂伯叔母ノ爲ニスル服ハ本服圖ニハ之ヲ掲ケサルモ服圖ニ之ヲ掲ケタルノ例アレハ他モ亦

之ニ依リ類推スヘク本服圖ニ掲ケサルモノハ皆無服ナリト言フヘカラスト爲スモノナリ而シテ此說ハ服圖ニ記載ナキモ報服ヲ標準トシテ服ヲ定ムヘシト爲スノ說ナルヲ以テ又出嫁ノ再從姉妹ハ再從兄弟姉妹ノ爲ニ各認麻ノ服アル者ト推論セサルヲ得ス蓋再從兄弟姉妹ハ出嫁ノ再從姉妹ノ爲ニ認麻ノ服アル者ナレハナリ但堂姪ノ妻ハ出嫁シタル夫ノ堂姑ニ對シテハ服ナキヲ以テ出嫁ノ堂姑ハ亦堂姪ノ妻ノ爲ニハ無服ナリトス

按スルニ彙纂ノ說ハ降服ノ條例ト報服ノ理法トニ據リ服圖ニ明記ナキモ必シモ無服ト爲スヘカラストスルモノニシテ一應情理ニ通スルノ說ナリト雖モ以上ノ本宗親ニ對スル服ハ皆ニ服圖ニ明記ナキノミナラス之ヲ服制ニ照シ會典ノ規定ニ尋スルモ皆之カ記載ヲ缺キ其後ノ條例ニモ之ヲ補ヒタルモノアルヲ見ス通禮亦之ヲ訂正スル所ナキヲ以テ無服ト爲スノ外ナシ今其理由ヲ窺知スルニ

第二 出嫁ノ女カ本宗出嫁ノ婦女ノ爲ニスル服制

出嫁ノ女ト出嫁ノ女トノ相互ノ服ハ亦本圖ニ徵シテ之ヲ知ルコトヲ得即出嫁ノ女カ在室ノ女ノ爲ニスル服ヨリ更ニ一等ヲ降スモノニシテ之ヲ原服ニ比スレハ恰モ二等ヲ降シタルモノニ相當ス即親姑、姉妹、姪女ノ爲ニ共ニ小功、從姉妹ノ爲ニ認麻ノ四アリ他ハ悉ク無服トス

第三 出嫁ノ女カ本宗出嫁ノ男子及其妻ノ爲ニスル服制

出嫁ノ女カ本宗親ノ出繼セル男子ニ對スル服ハ服圖服制共ニ之ヲ載セスト雖モ前ニ掲ケタル大學士九卿ノ奏議ニ依リ出嫁ノ女カ在房男子ノ爲ニスル服ヨリ更ニ一等ヲ降スヘキモノト爲セルヲ以テ結局原服ヨリハ二等ノ降服ト爲ル之ニ屬スルモノハ伯叔父母、兄弟姪ノ爲ニ小功、從兄弟ノ爲ニ認



此服制ハ下ニ掲ケタル出繼ノ男子及其妻ヨリ本宗出嫁ノ婦女ノ爲ニスル服ト互ニ報服ヲ爲ス

第四 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テハ出嫁ノ女ハ其本生父母ノ爲ニ期年、兄弟姉妹其他親族ノ爲ニ七々日或ハ百日ナリ又出嫁ノ女カ他ノ出嫁出繼者ニ對スル服ハ多ク之ヲ有セスト雖モ亦七々日ノ服ニ從フ者ナキニアラス

第四目 出繼ノ男子カ本宗親ノ爲ニスル服制

出繼ノ男子カ本生宗親ノ爲ニスル服制ハ未服圖トシテ掲載セラル、ニ至ラス故ニ通禮服制(參考書第一編第二部第六)及道光年間ニ於ケル大學士九卿ノ議奏(參考書第二編第二部第七)ニ據リ之ヲ説述スヘシ

第一 出繼ノ男子カ本宗在房在室ノ男女ノ爲ニスル服制

(イ) 出繼ノ男子ハ本宗在房在室ノ男女ニ對シ原服ヨリ一等ヲ降シタル服ニ從フ律例服圖ニハ出繼ノ男子カ本生親族ノ爲ニスル服ハ僅ニ本生父母ノ爲ニ不杖期降一等兄弟及在室ノ姑姉妹ノ爲ニ大功降一等出嫁ノ姑姉妹ノ爲ニ小功亦降一等ノ三日アルノミ然レトモ其兄弟及在室ノ姑姉妹ノ爲ニスル服ノ註脚ニ既爲人後則於本生親屬皆降一等ト記シ又本宗九族五服正服之圖ノ註ニ凡男爲人後者爲本生親屬孝服皆降一等本生父母亦降服不杖期父母報服同ト記シ以テ出繼ノ男子ハ本生親族(其本宗ト外親ヲ分ク)ニ對シテ悉ク服一等ヲ降スヘキコトヲ明ニシタリ其後道光四年ニ通禮ヲ纂輯スルニ當リ前記三日以外ノ親族ニ對シ降服一等ノ定則ニ從ヒ皆之ヲ服制中ニ收メタリ然ルニ通禮ニハ尙之カ報服タル即本生親族ヨリ出繼ノ男子ノ爲ニスル服ハ依然律例ノ服制ニ依リ

僅ニ出繼ノ子及姪ニ對スル服ノ外之ヲ掲ケサリシカ既ニ述ヘタル如ク大學士九卿ノ議奏ニ依リ亦一般降一等ノ例ヲ適用スルコト、爲レリ(禮部則例服制小功五月ノ項、爲外祖父母ノ註)

(ロ) 同一ノ親族ニシテ本生所後兩宗ヨリ見テ同時ニ有服ノ親ナル場合ニ所後宗トシテノ服ト本生宗トシテノ服ヨリ一等ヲ降シタルモノトヲ比照シ其服等ニ差異アルトキハ其重キニ從フ出繼カ同姓不宗ノ間ニ行ハレタル場合ハ勿論同五世祖以上ノ族親間ニ行ハレタル場合ニモ所後宗ト本生宗トハ其有服親ヲ異ニスルカ故ニ此問題ヲ生スル事ナシト雖モ若同高祖以下ノ族親間ニ行ハレタル場合ニハ屢兩宗ヨリ見テ共ニ有服ノ親タルコトアリ例ヘハ伯叔父ノ後ト爲リタルトキハ其本生父母兄弟及姪ハ所後宗トシテハ伯叔父母從兄弟及從姪タリ故ニ所後宗トシテノ服モ本生宗トシテ一等降シタル服モ同一ナリト雖モ本生伯叔父母從兄弟及姪ハ所後宗トシテモ亦伯叔父母從兄弟及姪タルカ故ニ所後宗トスルトキハ其原服ニ從フヘク本生宗トスルトキハ之ヨリ一等ヲ降サ、ルヘカラス乃此場合ニハ宜ク所後宗トシテ其服ニ從フヘク本生宗トシテ降服スヘカラス更ニ進ミテ從伯叔父ノ後ヲ立テタルトキハ其本生父母(原服斬衰)ハ從伯叔父母(小功)ト爲リ本生兄弟原服不杖期ハ再從兄弟(小功)ト爲リ姪(原服不杖期)ハ再從姪(小功)ト爲ルヘキカ故ニ之ヲ所後宗トシテ見ルトキハ其ニ小功ノ服ニ從フヘク本生宗トシテ見ルトキハ原服ヨリ一等ヲ降シテ父母ハ不杖期兄弟及其子ハ各大功ノ服ニ從ハサルヘカラス此場合ニハ宜ク本生宗トシテ其服ニ從フヘク所後宗トシテ從服スヘカラサルカ如シ再從三從伯叔父ノ後ヲ立テタルトキ亦之ヲ以テ類推スヘシ

第二 出繼ノ男子カ本宗出嫁ノ婦女ノ爲ニスル服制

出繼ノ男子カ本宗出嫁ノ婦女ノ爲ニスル服制ハ本宗九族五服正服之圖ニ掲ケタル出嫁ノ降服ヨリ



尙一等ヲ減スルモノニシテ恰モ原服ヨリ二等ヲ降スコト、爲ルヘシ故ニ實際之ニ屬スルモノハ姑姉妹姪女ノ爲ニ小功及從姉妹ノ爲ニ總麻ノ四アリ其他ハ降服ノ結果悉ク無服ト爲ルヘシ是則前ニ揭ケタル出繼ノ婦女カ本宗出繼ノ男子ノ爲ニスル服ト互ニ報服ヲ爲スモノタリ

第三 出繼ノ男子カ本宗出繼ノ男子ノ爲ニスル服制

本宗出繼ノ男子ト出繼ノ男子トノ間ニ生スル相互ノ服制ハ亦在房男子相互ノ原服ヨリ二等ヲ降スヘキモノトス之ニ屬スルモノハ伯叔父母姪兄弟ノ爲ニ小功從兄弟ノ爲ニ總麻ノ五アルノミ

第四 出繼者ノ子孫カ其父祖ノ本生宗ノ爲ニスル服制及其報服

出繼者ノ子孫カ父祖ノ本生宗族ノ爲ニスル服ハ服制服圖共ニ之ヲ載セスト雖モ刑律開殿祖父母父母ノ附例第三ニ規定セルモノアリ曰ク凡本宗爲人後者之子孫於本生親屬孝服祇論所後宗支親屬服制如於本生親族有犯俱照所後服制定擬ト即出繼者ノ子孫カ父祖ノ本生親族ニ對スル服ハ出繼者カ本生親族ノ爲ニスルカ如クニ原服ヨリ一等ヲ降シタルモノニアラスシテ所後宗トシテ之ヲ見タルトキニ服制ニ依ルヘシト云フニアリ例ハ從伯叔父ノ後ヲ立テタル場合ニ出繼者ノ子ヨリ父ノ本生父母子ヨリ見テ祖父母ニシテ原服不杖期及兄弟子ヨリ見テ伯叔父母ニシテ原服亦不杖期ハ所後宗トシテ從伯叔祖父母總麻及再從伯叔父亦總麻ナルカ故ニ子ハ此等ノ親ニ對シテ總麻ノ服ニ從フヘキカ如シ(附記前回報例ハ例文ノ解釋ニ誤アリ訂正ス)

第五 獨子兼承ノ場合ニ於ケル服制

相續ノ部ニ述フルカ如ク支那法ニ於テハ獨子ニシテ父ト伯叔父ノ宗統ヲ兼承スルコトヲ認ム而シテ獨子兼承ノ場合ニ於テ兼承者及其子孫カ其本生及所後ノ親族ノ爲ニスル服制ニ付テハ律ノ服圖及服制共ニ記載スル所ナク禮部則例及道光九年禮部通行ニ於テ此等ノ者ノ服制ヲ定メタリ之ニ依レハ左ノ如シ

(イ)兼承者タル獨子本身ノ服ニ關シテハ禮部則例ニ獨子兼承兩親如以大宗子兼承小宗或以小宗子兼承大宗以大宗爲重爲大宗父母服三年爲小宗父母服期年如以小宗子兼承小宗以所生爲重爲所生父母服三年爲兼承父母服期年ト規定セリ之ニ依レハ大宗ノ子カ小宗ヲ兼承シタル場合ハ論ナク小宗ノ子カ大宗ヲ兼承シタル場合ニ於テモ亦大宗ヲ重シト爲シ大宗ノ父母ノ爲ニハ常ニ斬衰三年ノ服ニ從ヒ小宗ノ父母ノ爲ニハ常ニ期年ノ服ニ從フヘキモノトス反之若小宗ノ子カ小宗ヲ兼承シタルトキハ宗ニ輕重ノ別ナキヲ以テ常ニ所生ノ宗ヲ重シトシ所生ノ父母ノ爲ニハ常ニ斬衰三年ノ服ニ從ヒ兼承ノ父母ノ爲ニハ期年ノ服ニ從フモノトス

又該則例ニハ同屬小宗先經出繼而本生父母物故無嗣族議仍以一人承統兩房者因屬出繼在前照例爲本生父母服期年爲所後父母服三年ト規定ス即一旦他房ヲ繼キタル後ニ於テ其本生ノ父母死亡シ且嗣ナキカ爲本生ノ宗統ヲ兼承スル場合ニハ本生ノ父母ノ爲ニハ期年ノ服ニ從ヒ所後ノ父母ノ爲ニハ斬衰三年ノ服ニ從フヘキモノト爲スニアリテ初ヨリ兩房ヲ兼承シタル場合ノ服ト正ニ正反對ヲ爲スモノトス然ルニ禮部ノ審議ニ於テ小宗子出繼小宗如已爲所後父母丁憂持服副經兼承兩房者自應照禮經不貳斬之義爲本生父母服期年如雖出繼在前尙未爲所後父母丁憂持服旋經兼承兩房者應仍以所生爲重爲所生父母服三年爲兼承父母服期年如此分晰更定似於情理尤爲允協ト議決シ以テ通行ト爲セリ是小宗ノ子カ他房ヲ繼キ所後ノ父母ノ爲ニ服ニ從ヒタル後ニ其本生ヲ兼承シタルトキハ斬ヲ重ネサルノ禮法ニ從ヒ本生ノ父母ノ爲ニハ期年ノ服ニ從フヘキモノ未所後ノ父母ノ爲ニ服ニ從



ハサル前ニ於テ本生ヲ兼承シタルトキハ所生ヲ以テ重シトシ所生ノ父母ノ爲ニハ斬衰三年ノ服ニ從ヒ所後ノ父母ノ爲ニハ却テ期年ノ服ニ從フヲ以テ情理ニ適合スルモノナリト言フニアリテ則例ニ於テ出繼者カ本生ヲ兼承シタル場合ニハ常ニ所後ノ服ヲ重シト爲セルニ對シ新例ヲ設ケタルモノトス

又同治十一年禮部ノ議奏ニ依リ兼承者カ其本生及兼承ノ庶母ノ爲ニスル服ヲ定メタリ即左ノ如シ定例孫爲祖父母服期爲庶祖母服小功至道光九年議准兩房分統之孫應從正服是照例應各爲祖父母服期即應各爲庶祖母服小功也兼承之子擬即援照定制爲兼承父母照例服期爲兼承庶母持服小功其以大宗子兼承小宗與以小宗子兼承大宗者均以大宗爲重於大宗庶母持服期年於小宗庶母持服小功其以小宗兼承小宗者以所生爲重於本生庶母持服期年於兼承庶母持服小功至出嗣而非兼承者以所後爲重於爲所後庶母服期年於本生庶母應請比照降服小功庶母服制尤爲周備按妾服圖妾爲家長獨子兼承子服期今兼承之子爲兼承庶母持服既降服而服小功其兼承庶母爲兼承之子持服應亦降期而服小功庶於情不爲悲而於禮不加隆

右奏議ノ要領ハ大宗ノ子カ小宗ヲ兼承シタル場合及小宗ノ子カ大宗ヲ兼承シタル場合ハ共ニ大宗ヲ以テ重シト爲スヘキニ因リ大宗ノ庶母ノ爲ニハ期年ノ服ニ從ヒ小宗ノ庶母ノ爲ニハ小功ノ服ニ從フ又小宗ノ子カ小宗ヲ兼承シタルトキハ所生ヲ以テ重シト爲スヘキニ因リ本生ノ庶母ノ爲ニハ期年ノ服ニ從ヒ兼承ノ庶母ノ爲ニ小功ノ服ニ從フ而シテ兼承ノ庶母カ兼承ノ子ノ爲ニハ子ノ降服ノ例ニ服ヒ期年ヲ降シテ小功ノ服ニ從フヘキモノト爲スニアリ

(ロ)兩房ヲ兼承シタル獨子ノ子カ各兩房ヲ分承シタル場合及別房ヲ承承シタル場合ニ於テ其父母

及祖父母ノ爲ニスル服ニ付テハ道光九年禮部通行ニ定ムル所アリ其議定ニ依レハ獨子ノ子分承兩房宗統者爲其父母之服應定議也查獨子兼承兩房分統之子皆獨子之親子無降服之義應各爲父母服斬衰三年トアリ是獨子ノ子カ兩房ヲ分統スルハ其本房ヲ承繼スルモノニシテ人後ト爲リタル者ニアラサルヲ以テ本生ト所後トノ別ナシ乃其父母ノ爲ニハ各斬衰三年ノ服ニ從フヘシト爲スニ在リ又(二)獨子ノ子分承兩房宗統者各爲其祖父母之服應定議也查律載孫爲祖父母齊衰不杖期嫡孫爲祖父母承重斬衰三年(中略)伏查孫爲祖父母服期年承重服三年服之正也獨子於兩房父母不皆服三年特以一子兩統限於古人不貳斬主義從其變也竊意一子兩統則子之服不得不從其變兩孫分統則孫之服應從其正緣情定制不當以子之變服並殊異其孫之正服應請兩房承統之孫各爲祖父母服齊衰不杖期父故嫡孫承重俱服斬衰三年ト是亦(イ)ノ場合ト同シク獨子ノ子ハ人後ト爲リタル者ニアラサルヲ以テ本生ト所後トノ別ナシ從テ各其承統シタル房ノ祖父母ノ爲ニハ齊衰不杖期ノ服ニ從ヒ若承重ノ祖父母ナルトキハ斬衰三年ニ從フモノト爲スニ在リ又(三)獨子ノ子承統別房者其本身及其子孫爲其本生親族之服應定議也(中略)查獨子兼承兩房在本房獨爲承統之子非出繼也至獨子之子專承別房宗統者始全乎爲人後之事是當以爲人後之本人論不以爲人後者之子孫論也應請獨子之子承統別房者其本身爲本生親屬俱從正服降一等其子孫爲本生親屬祇論所後宗支親族服制ト即獨子ニシテ其本房父ノ所生ノ房ヲ繼カスシテ出テ別房(父ノ兼承ノ房)ヲ繼キタルトキハ始テ人後ト爲リタル者ナルヲ以テ此場合ニ於テハ本生ト所後トヲ區別シ獨子ノ子ハ父ノ本生ノ親族ノ爲ニハ正服ヨリ一等ヲ降スヘク其獨子ノ子ノ子孫カ祖父ノ本生親族ノ爲ニスル服ハ本目第一ニ述ヘタル所ト同一ナリトス



臺灣ニ於テハ既ニ述ヘタル如ク養子ニ過房子螟蛉子養女ノ三種アリ此等ノ養子カ其本生親族ノ爲ニスル服ハ其說區々ニシテ一定セス左ニ普通ノ說ト認ムヘキモノヲ掲ケン

(一) 過房子ハ本生親族ノ爲ニ本來ノ服ヨリ降等スルモ幾等ヲ降スヘキカニ付テハ定説ナシ中ニハ養父母ノ死後ニ於テ本生親族ノ爲ニ本來ノ服ニ從フコトアリ招婿招夫ノ子ニシテ招家ニ屬シタル者ハ招家ノ養子ト爲リタルモノナレトモ其父母カ未出舍セサル間ハ尙之カ爲ニ斬衰ノ喪ニ從スルモノ多シ

(二) 螟蛉子ハ生家ト既ニ絶縁シタルモノナルヲ以テ其本生親族ニ對シテハ互ニ無服ナリ

(三) 養女ハ本生父母ノ爲ニモ尙服ニ從ハサルヲ通則トス唯生家ト養家トノ情誼如何ニ依リ七々日或ハ一百日ノ喪ニ服スルコトアリ

(四) 雙姓兼承者ノ服ハ臺灣ニ於テモ亦一子雙姓ト稱シ一人ニテ兩家或ハ兩房ノ祭祀ヲ承繼スルコトアリ然レトモ條例ノ規定ノ如ク必シモ獨子カ生父ト伯叔父トノ兩姓ヲ兼承スルニアラス同宗ノ間ニ適當ノ繼嗣ナキトキハ生父ト親兄弟ニアラサルモ同時ニ兩宗ノ後ヲ立ツルコトアリ又招婿招入及招出共ノ場合ニ招婿招夫ノ子カ父ノ祭祀ト招家ノ祭祀ヲ兼承スルコトアリ此等ノ場合ニハ何レモ實父ノ宗ヲ重シトシ之カ爲ニ本宗ノ正服ニ從ヒ兼承ノ宗ハ幾分降等シタル服ニ從フ

### 第五目 妻カ夫族ノ爲ニスル服制

第一 在房男子ノ妻カ夫族ノ爲ニスル服制  
妻カ夫族ノ爲ニスル服制ハ妻爲夫族服圖ニ掲グル所ニシテ即左ノ如シ

出繼者ノ妻カ夫ノ所後宗ノ爲ニスル服制モ亦之ニ依ル以下單ニ夫族ト云フハ皆夫ノ所後宗ヲ含ム一々之ヲ附註セス

夫カ父祖ノ服ヲ承重シタル場合ニハ妻ハ亦夫ト同様ニ斬衰三年ノ服ニ從フモノトス(律例服制斬衰三年ノ項)

妻爲夫族服圖





夫族姑	無服
夫再從姊妹	無服
夫再從姪女	在室親麻 出嫁無服
夫族姊妹	無服

(イ) 舅姑(夫父母)夫祖父母及曾高祖父母 此内ニ夫ノ親の母祖ハ勿論嫡的繼的生的ノ母祖ヲ含ムモノトス

(ロ) 衆子衆孫曾孫玄孫 此内ニハ亦親的嫡的繼的ヲ含ム而シテ又男女兩カラ之ヲ含ム但女孫女等ノ出嫁ノ服ヲ載セス律例服制ニ依テ之ヲ補フ

(一) 在房男子ノ妻カ在房在室ノ夫族ノ爲ニスル服制

(イ) 服關係ノ範圍及服ノ配當  
 (1) 尊屬親 夫ノ承服ニ比シテ一等ヲ降ス但(二)夫ノ父母ニ對スルモノハ夫ト同服トシ(三)夫ノ曾祖父母及姑ニ對スルモノハ二等ヲ降ス隨テ其服關係ノ範圍ハ夫ヨリ一世ヲ減シテ三世親以內トス唯直系親ハ四世即夫ノ高祖父母ニ及フ

(2) 同列親 夫ノ承服ニ比シテ二等ヲ降ス從テ其服關係ノ範圍モ夫ヨリ二世ヲ減シテ二世親以內トス

(3) 卑屬親 其服悉ク夫ノ承服ニ同シ但嫡孫及其妻ノ爲ニ加重セス從テ其服關係ノ範圍モ夫ト同シク血族ハ四世姻族ハ二世ニ限ル

(ロ) 報服 夫族中ニ於テ夫ノ血族ハ本宗姻族ト相對スルカ故ニ其報服ハ本宗九族五服正服之圖ニ

於テ見ルヘク又夫ノ血族ノ妻ト妻トハ相互ノ關係ナルカ故ニ其報服ハ本圖ノ内ニ於テ見ルヘシ今其報服ヲ見ルニ直系親間ニ於テハ尊屬ノ爲ニスルモノ重ク卑屬ノ爲ニスルモノ輕シト雖モ旁系親間ニ於テハ皆互ニ同一ナリ又妻ハ夫ノ爲ニ斬衰三年ナレトモ夫ハ妻ノ爲ニ齊衰杖期若夫ノ父母存スルトキハ不杖期トス

(二) 在房男子ノ妻カ出嫁ノ夫族ノ爲ニスル服制  
 此服制ハ出嫁降服ノ通則ニ從ヒ原服ヨリ一等ヲ降シタルモノトス但夫ノ親姑姊妹從姊妹ノ爲ニスルモノハ降等セス出嫁ノ婦女ノ爲ニ降服セサルハ服制ニ於テ唯此三者アルノミ

在房男子ノ妻カ出嫁ノ夫族ニ對スル關係ハ之ヲ其反面ヨリ見レハ出嫁ノ婦女カ本宗在房男子ノ妻ニ對スル關係ナリ故ニ其報服ハ「出嫁女爲本宗降服之圖」ニ依テ之ヲ知ルコトヲ得然レトモ此兩者間ニ於ケル降服ハ頗不規則ニシテ出嫁ノ婦女カ本宗親ノ妻ノ爲ニ一時ニ二等ヲ降スモノアルニ反シテ本宗親ノ妻ハ出嫁ノ婦女ニ對シテハ降服一等ニ止マリ或ハ全然降服セサルモノ(夫ノ親姑、姊妹、從姊妹)アルヲ以テ出嫁セル夫ノ姪女ト伯叔母トカ互ニ小功ノ服ヲ以テ相報スルノ外ハ皆本服ト報服トハ其權衡ヲ失シタリ即(一)夫ノ親姑姊妹共ニ小功(不降)ナルニ其對者タル姪婦、兄弟妻ハ共ニ無服(降二等)ナリ(二)夫ノ從姊妹ハ認麻(不降)ナルニ其對者タル從兄弟妻ハ無服(降一等)ナルカ如シ

(三) 在房男子ノ妻カ出嫁ノ夫族及其妻ノ爲ニスル服制  
 在房男子ノ妻カ出嫁夫族及其妻ノ爲ニスル服ハ律例ノ服圖服制共ニ之ヲ載セス通禮ニハ唯夫ノ伯叔父、兄弟及姪ノ出繼シタル場合ノミヲ掲ケタレトモ禮部則例小功ノ項爲外祖父者ノ註下ニ附載セル大學士九卿ノ議奏ニアル如ク其餘ノ親族ニ對シテモ亦一般出繼降服ノ例ニ從ヒ互ニ原服ヨリ一



等ヲ降スヘキモノトス

在房男子ノ妻カ出繼ノ夫族ニ對スル關係ハ其反面ヨリ見レハ出繼男子カ本生在房宗族ノ妻ニ對スル關係ナリ又其出繼夫族ノ妻ニ對スル關係ハ其反面ヨリ見レハ出繼男子ノ妻カ夫ノ本生在房宗族ノ妻ニ對スル關係ナリ故ニ前者ノ報服ハ前ニ掲ケタル出繼男子カ在房在室ノ男女ノ爲ニスル報服ニ付テ之ヲ見ルヘク又後者ノ報服ハ後ニ掲ケタル出繼男子ノ妻カ夫ノ本生在房夫族ノ爲ニスル報服ニ付テ見ルヘシ而シテ此出繼降服ニハ變則ナキカ故ニ本服ト報服トハ常ニ同一ナリトス

第二 出繼男子ノ妻カ夫ノ本生宗族ノ爲ニスル報服

(一) 出繼男子ノ妻カ夫ノ本生在房在室ノ男女ノ爲ニスル報服

此報服ハ在房男子ノ妻カ在房在室ノ夫族ノ爲ニスル原服ヨリ一等ヲ降シタルモノトス但夫ノ本生父母ノ爲ニハ二等ヲ降シテ大功ニ服ス尙此報服ニ付テハ律例報服ノ大功九月ノ項ニ夫爲人後其妻爲夫父母ノ一目アルノミニシテ通禮及禮部則例亦其餘親ヲ載セスト雖モ既ニ述ヘタル如ク大學士九卿ノ議奏ニ依リ出繼者ハ其本生親ニ對シ互ニ一等ヲ降服スヘキモノトス唯妻ヨリ夫ノ父母ニ對スル場合ノミハ此例外ヲ爲シテ二等ヲ降ス是妻カ夫ノ尊屬ノ爲ニスル報服ハ夫ニ比シテ一等ヲ降スヲ常トスルニ其夫ノ父母ニ對シテノミ夫ト同服ト爲シタルヲ出繼ノ爲ニ常則ニ復シタルモノト云フヘシ

此報服ハ前ニ掲ケタル在房在室ノ男女カ本生出繼ノ男子及其妻ノ爲ニスル報服ニ依テ之ヲ知ルコトヲ得而シテ其報服ハ直系親間ヲ除キテハ常ニ同一ナリ

(二) 出繼男子ノ妻カ夫ノ本生宗族ノ女ノ爲ニスル報服

此報服ハ在房男子ノ妻カ出繼ノ本生婦女ノ爲ニスル原服ヨリ一等ヲ降シタルモノトスルカ故ニ結局夫族報服ニ掲ケタル原服ヨリ二等ヲ降シタルモノニ當ル但夫ノ親姑姉妹及從姉妹ハ出繼スルモ本宗親ノ妻ハ之ニ對シテ降服セサルカ故ニ此三者ノミハ原服ヨリ一等ヲ降スコト、爲ル此報服ニ照シテ尙服アルモノハ僅ニ夫ノ姪女小功、夫ノ親姑及姉妹各總麻ノ三者アルノミニシテ餘ハ降盡ノ結果悉ク無服トス

此報服ハ前ニ掲ケタル出嫁ノ婦女カ本生出繼ノ男子及其妻ノ爲ニスル報服ニ付テ之ヲ見ルヘシ即出嫁女爲本宗降服之圖ニ掲ケタル服ヨリ一等ヲ降シタルモノニ當ルヲ以テ唯伯叔母小功ノ一アルノミ之ヲ本報服ニ對照スルトキハ夫ノ姪ト伯叔母トハ互ニ小功ヲ以テ相報フト雖モ夫ノ親姑及姉妹ノ爲ニ共ニ總麻シ其對者タル姪婦兄弟妻ノ爲ニハ無服ナリ

(三) 出繼男子ノ妻カ夫ノ本生宗族ノ男子及其妻ノ爲ニスル報服

此報服ハ出繼男子ノ妻カ在房在室ノ夫族ノ爲ニスル原服ヨリ更ニ一等ヲ降シタルモノトス故ニ亦結局夫族報服ニ掲ケタル原服ヨリ二等ヲ降シタルモノニ當ル之ニ屬スルモノハ夫ノ姪小功、夫ノ姪婦伯叔父母總麻ノ四アルノミ即夫ノ姪婦ト夫ノ伯叔母(相互ニ總麻)夫ノ姪(小功)ト伯叔母(原服期年之ヨリ二等ヲ降シテ小功)夫ノ伯叔父(總麻)ト姪婦(原服大功)二等ヲ降シテ總麻ハ互ニ同服ヲ以テ相報スルヲ見ル

第三 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テハ妻ノ夫族ノ爲ニスル報服ハ全然夫ノ服ニ從フト云フ者ト或ハ夫ヨリ其範圍狹ク服等亦輕シト言フ者トアリ今其範圍狹シトスル說ニ從ヘハ左圖ノ如シ



夫高祖父母 七七日或百日	夫曾祖父母 同上	夫祖父母 期年	夫伯叔祖父母 七七日或百日	夫伯叔父母 同上	夫兄弟及妻 同上
夫祖姑 在室共七七日出嫁共或無服	夫姑 同上	夫父 三年	夫母 三年	夫妻 為妻生子期年 不生子七七日出嫁共或無服	夫姊妹 同上

第六目 妾カ家長族ノ爲ニスル服制

第一 在房男子ノ妾カ家長族ノ爲ニスル服制  
此服制ハ妾カ家長族服圖ニ掲ケル所ナリ即左ノ如シ  
出繼者ノ妾カ其所後ノ家長族ノ爲ニスル服制亦之ニ依ル  
妾カ家長族服圖

家長祖父母 小功	家長父母 期年	家長 斬衰三年	家長衆子 期年	家長衆孫 無服
正妻 期年	家長長子 期年	家長嫡子 無服	爲其子 期年	爲其孫 大功

(補遺)  
爲其子婦 大功  
爲其孫婦 總麻  
爲其曾孫 總麻  
但女出嫁 無服

(イ)家長祖父母 服制小功ノ項中ニハ生有子女之妾カ家長祖父母トアリ故ニ妾カ家長ノ祖父母ニ對シテ小功ニ服スルハ自己ニ子女アル場合ニ限ルモノニシテ若子女ナキトキハ無服ナリトス  
(ロ)衆子衆孫及其子其孫 律例本圖附註ノ全纂ニハ此圖言子而不言女夫子於父妾無服而父妾爲之服期年與父母爲子服同者蓋婦人三從子居其一父妾實有專制於家長之子之義服期年者非分之親乃義之重也若家長之女難同論矣似可無服其爲其子服期年者正父母爲子服期年之義則爲其親生之女亦應服期年出嫁則降功服トアリ即衆子衆孫ハ男子ノミヲ指シテ女子ヲ含マス其子其孫ハ男女共ニ之ヲ含ムト雖モ其出嫁シタルトキハ降服スヘシト爲シタルモノニシテ吾學錄ノ著者亦此說ニ從ヘリ蓋此說ヲ正トスヘキニ似タリ  
(ハ)子婦孫婦 妾カ所生子孫ノ妻ノ爲ニスル服ハ律例通禮及則例服制服圖ニ於テ共ニ掲ケサル所ナリ然レトモ妾ト其所生ノ子孫トハ全親の母祖ト子孫トノ關係ニ準シタルモノナレハ妾ト其子孫ノ妻トノ間モ亦然ラサルヘカラス況ヤ庶子ノ妻其夫ノ生母ノ爲ニ期年ノ喪ニ服スルコト其夫ノ親母ノ爲ニスルト異ラス而シテ親母ハ其子婦ニ對シ大功ノ服ヲ以テ之ニ報ス親母尙報服ス庶母報服セサルノ理アルヘカラス  
(ニ)爲其曾孫玄孫 妾カ所生ノ曾孫玄孫ノ爲ニスル服ハ亦何レノ服制服圖ニモ載セサル所ナリ然レトモ既ニ本宗九族五服正服之圖ノ解說ニ述ヘタルカ如ク妾ト其所生ノ子孫トハ全親の母子祖孫ノ關係ヲ生スルモノナルヲ以テ孫カ祖父ノ生母(生曾祖母)ニ對シ曾孫カ曾祖父ノ生母(生高祖母)ノ爲ニスル服モ亦親の曾高祖母ノ爲ニスルモノト同一ナルヘク隨テ其反對ニ妾カ自己所生ノ曾孫玄孫ノ爲ニスル報服モ亦親の曾玄ノ爲ニスルモノト同一ナラサルヘカラス



家長族ノ服關係範圍ハ夫族ニ比シテ極テ狭ク僅ニ家長ノ祖父母父母及子孫アルノミ而シテ其服ノ配當モ妻ニ比シテ輕ク唯其家長及其男子又ハ自己所生ノ子孫ノ爲ニスル服ノミ妻ニ同シ

第二 家長族カ妾ノ爲ニスル報服

家長族ノ内ニハ(一)家長ノ祖父母、父母、正妻(二)家長ノ子孫(自己所生ノ子孫ヲ除ク)(三)自己所生ノ子孫及其妻ヲ含ム其妾ニ對スル報服左ノ如シ

(一) 家長ノ祖父母、父母、正妻ヨリスル報服 此等ハ全報服ナシ

(二) 家長ノ子孫ヨリスル報服 亦報服ナキヲ原則トス然レトモ妾カ家長ノ子孫ニ對シテ庶母、庶祖母、慈母、乳母ノ地ニ立ツトキハ此限ニ在ラス後ニ三父八母服制ノ項下ニ說述スヘシ

(三) 所生ノ子孫ヨリスル報服 全親的母祖ノ爲ニスル服ニ同シ故ニ本宗九族五服正服之圖ニ付テ之ヲ見ルヘク又所生ノ子孫ノ妻ヨリスル報服ハ妻爲夫族服圖ニ付テ見ルヘシ

第三 出繼男子ノ妾カ夫ノ本生宗ノ爲ニスル服制及其報服

前ニ掲ケタル家長族ノ内ニテ夫ノ本生宗トシテ殘ルモノハ僅ニ家長ノ祖父母及父母ニシテ家長ノ正妻及子孫ハ皆所後宗ニ屬ス妾ハ此夫ノ本生祖父母父母ノ爲ニ尙服ヲ承クルヤ否ヤハ律例上ニ未何等ノ記載ナシ蓋一般降服ノ成例ニ照シテ家長ノ祖父母ノ爲ニ認麻、父母ノ爲ニ大功ト爲スヘキニ似タリ而シテ此等ノ家長族ハ妾ノ爲ニ報服ナキハ言ヲ待タス

第四 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テハ妾ハ家長及其祖父母父母兄弟伯叔父母等ニ對シテ服ヲ承ク其服ハ妻ニ同シ又妾ハ妻ノ爲ニ期年ノ喪ニ服ス家長ノ子孫ノ爲ニハ一般ニ服ヲ承ケサルモ特ニ所生ノ長子ノ爲ニ期年ニ服

スルコトアリ

第三項 外姻親ノ服制

第一 總說

外姻親ノ爲ニスル服制ハ外親服圖及妻親服圖ニ掲ク即左ノ如シ

(一) 外親服圖



(イ) 己身 圖中己身ト云フハ男女共ニ之ヲ含ム子又ハ子ト云フモノ亦同シ

(ロ) 母族及出嫁族 圖中ノ姑之子、姑之孫、及姊妹之子ハ出嫁族ニ屬シ他ハ皆母族トス此母族及出嫁族共ニ親的ハ勿論生の繼的嫡的ノ外親ヲ含ム

(二) 妻親服圖



妻祖父母 服無	妻伯叔 服無	妻外祖父母 服無
妻父母 服無	妻兄弟及婦 服無	妻兄弟子 服無
妻之姑 服無	己身 為婿 服無	妻姊妹子 服無
妻姊妹子 服無	女之子 服無	女之孫 服無

(イ) 己身 專男子ニ限ルハ勿論ナリ其附註ニ爲婿認麻トアルハ妻ノ父母ヨリ己ニ對スル報服ヲ附記シタルナリ

(ロ) 妻ノ母祖及女ノ子孫 共ニ親的ハ勿論生的的の含ム其子孫ハ亦男女共ニ含ムモノトス

第二 外姻血族間ノ服制

(一) 承服被承服兩者在房在堂ノ場合  
外姻間ニ生スル服ハ同宗間ノ服ニ比シテ甚輕ク且其服關係ノ範圍狹クシテ僅ニ二世親間ニ止マル即外祖父母、母舅、母姨、甥、甥女共ニ小功、姑舅兩姨兄弟姊妹及外孫共ニ認麻ノ數者ニ過キス此内外祖父母ト外孫トハ尊卑其報服ヲ異ニスルモ他ハ皆同服ヲ以テ相報ス

(二) 承服者被承服者ノ一方又ハ雙方カ出繼出嫁シタル場合  
男子ノ出繼シタルトキ其本生親族ト互ニ其服ヲ降等スヘキハ特ニ同宗間ニ止マラス外親間亦當ニ然ルヘキ所トス故ニ通禮ニ於テ出繼者カ本生ノ外祖父母舅姨ニ對スル服ヲ認麻トシ原服ヨリ一等

ヲ降シタル同禮ニハ本生外親ヨリ出繼者ニ對スル服ヲ揚ケスト雖モ所謂報服之降禮不容缺(禮部小功爲外親父母ノ注下大學十九節會議具奏)ニシテ亦同禮ニ降服スヘキモノナルハ明ナリ又女子出嫁スルトキハ其本生外親ニ對シテモ亦同宗ニ對スル如ク互ニ降服スルヤ否ヤハ服制服圖共ニ之カ明文ヲ缺ク然レトモ服制小功五月ノ項ニ爲姊妹之子及女之在室者ノ一條アリ特ニ在室者ト記スル上ハ出嫁者ノ降服スヘキコト明ナリ又乾隆四十四年ノ刑案刑案匯覽二十五、陳三圖姦ノ案ニハ外親ノ出嫁シタルモノニ對シテ降服スルノ例ヲ舉ク故ニ律例外親服圖ノ註ニ引用スル榮纂ノ語ニ「惟女出嫁者仍應降等」トアルモノ以テ從フヘシ

今外親間ニ於テモ出繼出嫁ノ男女ハ其本生親ニ對シテ相互ニ服一等ヲ降スモノトシ其一方ノミカ出繼出嫁シタル場合ノ服ヲ舉クレハ外祖父母、母舅、母姨、甥、甥女共ニ認麻ニ降リ他ハ悉ク無服ト爲リ更ニ他ノ一方モ出繼出嫁シタル場合ニハ再一等ヲ降スヲ以テ此等ノ者ハ皆無服ト爲ルヘシ

第三 外姻姻族間ノ服制

(一) 夫ト妻ノ親族トノ服  
此内ニテ唯妻ノ父母ト女婿トカ互ニ認麻ニ服スルアルノミ他ハ悉ク無服トス

(二) 妻ト夫ノ外親トノ服  
妻カ夫ノ外親ノ爲ニスル服ハ夫ニ比シテ一等ヲ降スモノトス律例外親服圖ノ註ニ爲夫外親服降一等トアルモノ是ナリ故ニ妻ハ唯夫ノ小功親ニ對シテノミ認麻ノ服アリ而シテ此等ノ外親ハ妻ニ對シテハ既ニ述ヘタル如ク報服ナシ刑律圖說同姓親屬相殿ノ輯註ニ姑之夫、舅之妻、分尊而無服ノ語アリ舅ノ妻ヨリ夫ノ外甥ノ爲ニスル服ハ認麻ナリ然ルニ外甥ヨリ舅ノ妻ニ對シテ分尊シト云フノミ



ニシテ服ナシ今其理由ヲ推度スルニ苦ム  
又夫カ出繼者ナルトキ或ハ前記ノ外親カ出繼出嫁シタルトキハ更ニ服一等ヲ降スヲ以テ累減ノ結  
果妻ハ夫ノ本生外親ニ對シテ皆無服ト爲ル

第四 臺灣ノ慣習

外祖父母、母舅ノ爲ニ百日、母姨及姑舅兩姨兄弟ノ年長者ニハ七七七日ノ服アリ其他ハ皆無服ナリ但嫡  
的繼的生的ノ外親ノ爲ニ服ニ從フハ甚少シ出繼出嫁ノ男女ハ本生外親ノ爲ニハ概シテ無服ナルモ  
中ニハ七七七日ノ服ニ從フモノアリ又婿ハ岳父母ノ爲ニ七七七日或ハ百日ノ喪ニ服スレトモ岳父母ヨ  
リハ報服ナシ

第四項 三父八母ノ服制

三父八母ノ意義ハ既ニ親族ノ部ニ説明セリ而シテ其服制ハ律例ノ三父八母服圖ニ示ス所ナリ其圖  
左ノ如シ

三父		八母	
同居繼父	兩無大功親謂繼父無子孫已身亦無伯叔兄弟之類 齊衰三月 期年	同居繼父	兩無大功親謂繼父無子孫已身亦無伯叔兄弟之類 齊衰三月 期年
從繼母嫁	謂父死繼母再嫁他人隨去者 齊衰杖期	養母	謂自幼過房與人 齊衰三年
慈母	謂所生母死父令別娶 齊衰三年	出母	謂親母因父死再嫁他人 齊衰杖期
乳母	謂父妾乳哺者即乳母 齊衰三月	乳母	謂父妾乳哺者即乳母 齊衰三月

母	
同居繼父	兩無大功親謂繼父無子孫已身亦無伯叔兄弟之類 齊衰三月 期年
從繼母嫁	謂父死繼母再嫁他人隨去者 齊衰杖期
慈母	謂所生母死父令別娶 齊衰三年
出母	謂親母因父死再嫁他人 齊衰杖期
乳母	謂父妾乳哺者即乳母 齊衰三月

然レトモ此三父八母服圖ハ其内容ニ一ニ誤謬アルノミナラス又其後改正ヲ加ヘラレタル點アリ  
故ニ左ニ示ス禮部則禮ノ服圖ヲ以テ正トセサルヲ得ス但此服圖モ亦必シモ特種ナル父母ヲ以テ目  
スヘキモノヲ網羅スルモノニアラス故ニ以下此等ノ圖ニ依ラス專親族ノ部ニ説明セル所ニ從ヒ特  
種ノ父母ノ爲ニスル服制ヲ説明セントス

禮部則例服圖	
同居繼父	兩無大功親謂繼父無子孫已身亦無伯叔兄弟之類 齊衰三月 期年
從繼母嫁	謂父死繼母再嫁他人隨去者 齊衰杖期
慈母	謂所生母死父令別娶 齊衰三年
出母	謂親母因父死再嫁他人 齊衰杖期
乳母	謂父妾乳哺者即乳母 齊衰三月



第一 繼父

(一) 前夫ノ子カ繼父ニ對スル服 繼父トハ既ニ述ヘタル如ク實母(親母、生母)又ハ繼母ノ後夫ニシテ現ニ同居シ又ハ同居シタルコトアルモノヲ云フ前夫ノ子ハ之カ爲ニ齊衰三月ノ喪ニ服ス然レトモ現ニ同居シ且繼父ニモ前夫ノ子ニモ大功以上ノ親ナキトキハ不杖期ニ服ス服圖及服制共ニ同居ノ繼父ヲ別チテ一ヲ兩無大功親トシ之ニ期年ノ服ヲ充テ他ヲ兩有大功親トシ之ニ齊衰三月ヲ充テタルモ未一方ニ大切ノ親アリテ他方ニ之ナキ場合ヲ揭ケス此場合ニハ果シテ何レノ服ニ從フヘキカ不明ナリ律例三父八母服圖ノ輯註ニハ禮重本宗、既無期功服親、則無合棄本宗之嫌、繼父又無期功服親、而身實受其撫養、其宗不可亂、其恩不可忘、故服期年以報之、若兩有期功親、則有承服之人、私恩爲輕、宗親爲重、故止齊衰三月ト説キタリ即期功ノ親ナキ繼父ニ對シテ期年ノ喪ニ服スルハ已ニ本宗ヲ合棄スルノ嫌ナク且繼父ニ撫養ノ恩アルニ因ル又期功ノ親アル前夫子カ期功ノ親アル繼父ニ對シテ齊衰三月ニ服スルハ繼父ニ既ニ期功ノ承服者アルヲ以テ撫養ノ私恩アリト雖モ之ヲ以テ本宗ヲ以テ輕スヘカラサルニ因ル(異姓ノ父ノ爲ニ重服ニ服スルハ本宗ヲ輕スト爲スモノナリ)ト云フニアリ此説未一方ニ期功ノ親アリテ他方ニ之ナキ場合ニ付テ明言セスト雖モ前後ノ文意ニ依テ之ヲ推論スルトキハ此場合ニハ齊衰三月ニ服スルハ似タリ蓋前夫子ニ期功ノ親アルトキハ繼父ニ期功親ナキ場合ニ於テモ之カ爲ニ不杖期ニ服スルハ尙本宗ヲ合棄スルノ嫌アルヘク又前夫子ニ期功親ナキトキモ繼父ニ期功親アルトキニ既ニ承服ノ人アリ子ハ本宗ヲ輕シテマテモ繼父ノ爲ニ重服ニ從フノ要ナキヲ以テナリ

(二) 前夫子ノ妻カ夫ノ繼父ニ對スル服 無服トス律例服圖ノ輯註ニ三父八母之服、其妻皆應從夫、而

後服制内、止嫡慈養庶母云子之妻同、其餘皆不載、豈皆無服乎、侯考ト説キタレト道光七年直隸案ニ夫先同居繼父、雖無服制云々ノ語アリ(刑律闕殿妻妾與夫親屬相殿)元來前夫子カ繼父ノ爲ニ服スルハ一ニ恩義ニ基キ其關係ハ雙方一身ニ止ルヘキモノナルカ故ニ喪服ヲ揭ケサル以上ハ前夫子以外ノモノヨリハ服ナシトセサルヘカラス

(三) 報服 服制服圖共ニ何等ノ記載ナシ故ニ無服トス

(四) 臺灣ノ慣習 既ニ述ヘタルカ如ク臺灣ニ於テハ全不同居ノ繼父ヲ認メス曾テ同居シタルモノモ若同居セサルニ至ルトキハ之ヲ繼父ト爲サス其現ニ同居スル繼父ニ對シテハ雙方間ノ情誼如何ニ依リ期年或ハ一百日ノ喪ニ服シ或ハ亦全無服ナリトス又前夫子カ母ノ改嫁ニ從ヒタルトキト母カ後夫ヲ招入シタルトキトニ依リ繼父ヲ區別スルコトナシ前夫子ノ妻亦同シ而シテ繼父ヨリハ何レノ場合ニモ報服ナシ

第二 繼母

(一) 前妻子及其配偶者カ在堂ノ繼母ニ對スル服制 是全親母ニ對スル服及其報服ニ同シ其前妻子及配偶者カ繼母ニ對シ又繼母カ前妻子ノ子孫ニ對スル服制及其報服ハ共ニ親母子ヨリ生スル服制及報服ト同シ

(二) 前妻子及其配偶者カ改嫁ノ繼母ニ對スル服 前妻子ト改嫁シタル繼母トハ全然親族關係ナシ故ニ互ニ無服トス然レトモ前妻子カ繼母ノ改嫁ニ從ヒタルトキハ所謂從繼母嫁ト稱スルモノニシテ尙母子雙方一身ヲ限リ親族關係ヲ有シ前妻子ハ繼母ニ對シ不杖期ノ喪ニ服ス繼母カ父ノ家ニ留リ招婚シタル場合ハ之ヲ從繼母嫁ニ準ス前妻子ノ妻ハ夫ノ從繼母嫁ニ對シ夫ト同一ノ服ニ從フヘ



キカ如シト雖モ服制及服圖共ニ之ニ付テ何等ノ記載ナシ故ニ無服ナリトセサルヘカラス繼母ヨリ前妻子ニ對シテ報服ナシ宋ノ政和禮明ノ集禮共ニ改嫁ノ繼母ヨリ己ニ從ヒタル前夫子ニ對シテ報服アリタリシモ明ノ孝慈錄以後之ヲ删除シタリ

(三) 臺灣ノ慣習 律例ノ規定ニ同シ

第三 養父母

養父母ノ關係ハ同宗ノ子ヲ撫養シ或ハ三歳以下ノ遺棄兒ヲ收養シタル場合ニ生スルモノニシテ此内ニ所後ノ父母及義父母ヲ含マス(前節第二款第二目參照)其所後ノ父母及其親族ト嗣子トノ間ニ生スル喪服ハ親父母及其親族ト實子トノ間ニ生スル喪服ニ同シ又義父母ト養子トハ親族關係ヲ生スルコトナキカ故ニ其間ニ喪服モ亦發生スルコトナシ

(1) 三歳以下ノ遺棄兒ヲ收養シタルトキハ其子ハ養父母ニ對シテ不杖期ノ喪ニ服ス養父母ヨリ報服ナシ

(2) 同宗ノ子ヲ撫養シタルモ立テ、嗣ト爲サ、ルトキハ養母アリテ養父ナシ子ハ養母ニ對シテ不杖期ニ服ス養母ヨリ之カ報服ナシ

律例服圖ニハ養母ノ欄ニ「謂自幼過房與人」ト註シ養母ヲ以テ所後ノ母ト同視シ其服ヲ斬衰三年ト爲シタルモ道光四年ノ奏議ニ依リ養母ヲ以テ同宗ノ子及遺棄兒ヲ養フモ之ヲ嗣ト爲サ、ル場合ノ名稱トシ養父ヲ以テ遺棄兒ヲ收養シタル場合ノ名稱トシ共ニ其服ヲ不杖期ト爲シタリ故ニ本圖ニハ其註ヲ「謂撫同宗及遺棄子而不爲人後者」ト改メ且其服ヲ齊衰不杖期ト更正セリ

臺灣ニ於テハ總テノ養子女ハ實子女ト同一ノ自分ヲ取得ス故ニ養子女及其配偶者直系卑屬カ養父母及其親族ニ對スル服及其報服共ニ實親子ヨリ生スル喪服ニ等シトス

第四 嫡母

既ニ述ヘタル如ク庶子ト嫡母トノ關係ハ親母子ノ關係ニ準ス故ニ庶子及其配偶者カ嫡母及其本生親族ニ對スル服及其報服ハ共ニ親母子ヨリ生スル服ニ同シ庶子ノ直系卑屬カ嫡母ニ對スル服及其報服亦同シ然レトモ庶子及其配偶者カ嫡母ノ本生親族ニ對スル喪服關係ハ嫡母ノ生存中ニ限ルモノトス

臺灣ノ慣習亦前記ノ如シ但庶子カ嫡母ノ本生親族ノ爲ニ服ニ從フノ例ハ甚少シ

第五 父祖ノ妾

(一) 父ノ妾

(1) 生母 親母ニ準シ庶子及其妻ハ生母ニ對シ斬衰三年ニ服ス庶子及其妻カ生母ノ本生親族ニ對スル服制及報服亦共ニ親母子ヨリ生スル服ニ準ス

(2) 庶母 嫡子庶子及其妻ハ庶母ニ對シテ杖期ニ服ス

(3) 慈母 親母ニ準シ慈子及其妻ハ慈母ニ對シテ斬衰ノ喪ニ服ス

(4) 乳母 乳母ノ内ニハ父ノ妾タルモノト然ラサルモノトアリ子ハ何レノ場合ニモ縗麻ニ服ス然レトモ父妾ニシテ子女アルトキハ之ヲ庶母ト爲スヘキハ勿論ナリ

(5) 父妾 父ノ妾ニシテ子女ナク且慈母乳母ニアラサルトキハ單ニ父妾ト稱ス嫡子衆子ヨリ之ニ對シテ服ナシ



(6) 報服 前記(1)ノ生母子間ヲ除キ父ノ妾ハ家長ノ男子ニ對シテ其嫡庶ヲ分タス又慈母子ノ關係アルトナキトニ拘ラス一切不杖期ノ喪ニ服ス然レトモ家長ノ女子及子ノ妻ニ對シテハ無服ナリトス而シテ妾ノ本生親族ト家長ノ子トハ前記(1)ノ生母子ヨリ連ルモノ、外親族關係ナキカ故ニ互ニ服ヲ生セサルモノトス又乳母カ父妾ニアラサルトキハ乳子ニ對シテ報服ナキハ勿論ナリ

(二) 祖父ノ妾

(1) 生祖母 父ノ生母ヲ云フ庶孫ハ之ニ對シテ不杖期ニ服ス律例服制服圖共ニ生祖母ニ對スル服ヲ載セス次ノ庶祖母内ニ含マシメタリシカ禮部則例ニ於テ之ヲ改メ庶孫爲生祖母ノ一項ヲ立テ齊衰不杖期ノ部ニ收メ之ヲ親祖母ニ準シタリ從テ庶孫ノ妻ヨリ夫ノ生祖母ニ對スルモノ亦之ヲ其親祖母ニ準シテ大功ニ服ス其他庶曾元孫及其妻ヨリ生曾高祖母ニ對スル服及其報服ハ亦之ヲ親曾高祖母ニ對スル相互ノ服ニ依ル

(2) 庶祖母 祖父ノ妾ニシテ子女アルモノヲ庶祖母ト云フ嫡孫庶孫ハ之ニ對シテ小功ニ服ス嫡孫庶孫ノ妻ヨリモ夫ノ庶祖母ニ對シ夫ノ服ヨリ一等ヲ減シ總麻ニ服スヘキニ似タリ然レトモ之ニ付テハ未何等ノ記載ナキカ故ニ無服トセサルヘカラサルカ如シ

(3) 祖妾 祖父ノ妾ニシテ子女ナキモノハ單ニ祖妾ト云フ嫡孫庶孫之ニ對シテ服ナシ父ノ慈母ハ慈祖母トシテ會典服制ニハ之ヲ親祖母ニ準シタレトモ律例及禮部則例皆之ヲ刪除シタリ故ニ今日ニ於テハ慈祖母ハ之ヲ認メサルモノト見ルヘシ

(4) 報服 生祖母ヨリ所生ノ孫ニ對シテ大功其他ハ子女ノ有無ヲ論セス家長ノ孫ニ對シテ皆無服トス

(三) 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テハ庶子カ生母慈母ハ臺灣ニ於テ其實アリテ其名ナシ之ヲ生母ト同視スノ爲ニスル服ハ嫡子カ親母ノ爲ニスル服ニ同シ隨テ生祖母慈祖母ノ爲ニスル服モ亦親祖母ノ爲ニスル服ニ同シ又庶母庶祖母トハ子女ノ有無ヲ問ハス一般ニ父祖ノ妾ヲ稱シ之カ爲ニ喪ニ服スルハ一ニ雙方ノ情誼如何ニ依リ或ハ期年或ハ百日或ハ無服ニシテ一定セル慣習ナシ又生母慈母カ聘妻ニ係リ買斷セラレタルモノニアラサルトキ其本生親族ト子トノ間ニ生スル服及其報服モ親母ノ本生親族ト嫡子トノ間ニ生スル服ニ同シ而シテ嫡子庶子ノ妻カ之ニ對スル服ハ一般ニ其夫ニ同シ

第六 嫁母出母

子ハ嫁母出母ニ對シ共ニ杖期ニ服ス又嫁母ノ兄弟ニ對シテハ無服タルヲ以テ凡人ノ例ニ照シ處斷スヘキ旨ノ說帖アリ(參考書第二編第八) 章親族ノ部第八 嫁母出母ヨリ子ニ對シテ報服ナシ子ノ妻モ亦之ニ對シテ杖期ニ服スヘキカ如シト雖モ服制ニ於テ未何等ノ記載ナシ刑律闕廢妻妾與夫親族相繼ノ輯註ニ曰ク妻妾於夫之嫁母出母無服云々ト蓋嫁母出母ト子トノ關係ハ單ニ雙方一身ニ限リタルモノナルヲ以テ子ノ妻ニマテ其服ヲ及ホサルノ主旨ナルヘシ  
臺灣ニ於テハ子ハ嫁母出母ノ爲ニハ服ナキヲ本則トス然レトモ中ニハ出母ノ爲ニハ百日ノ喪ニ服スルコトアリ

第五項 服制ノ摘要

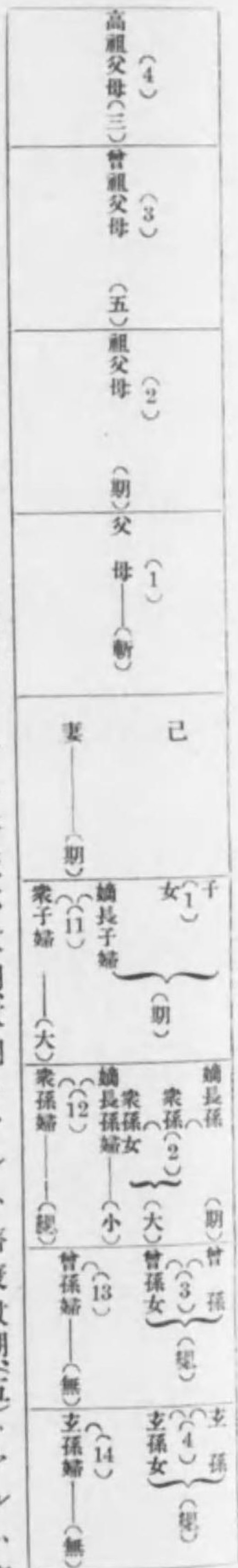
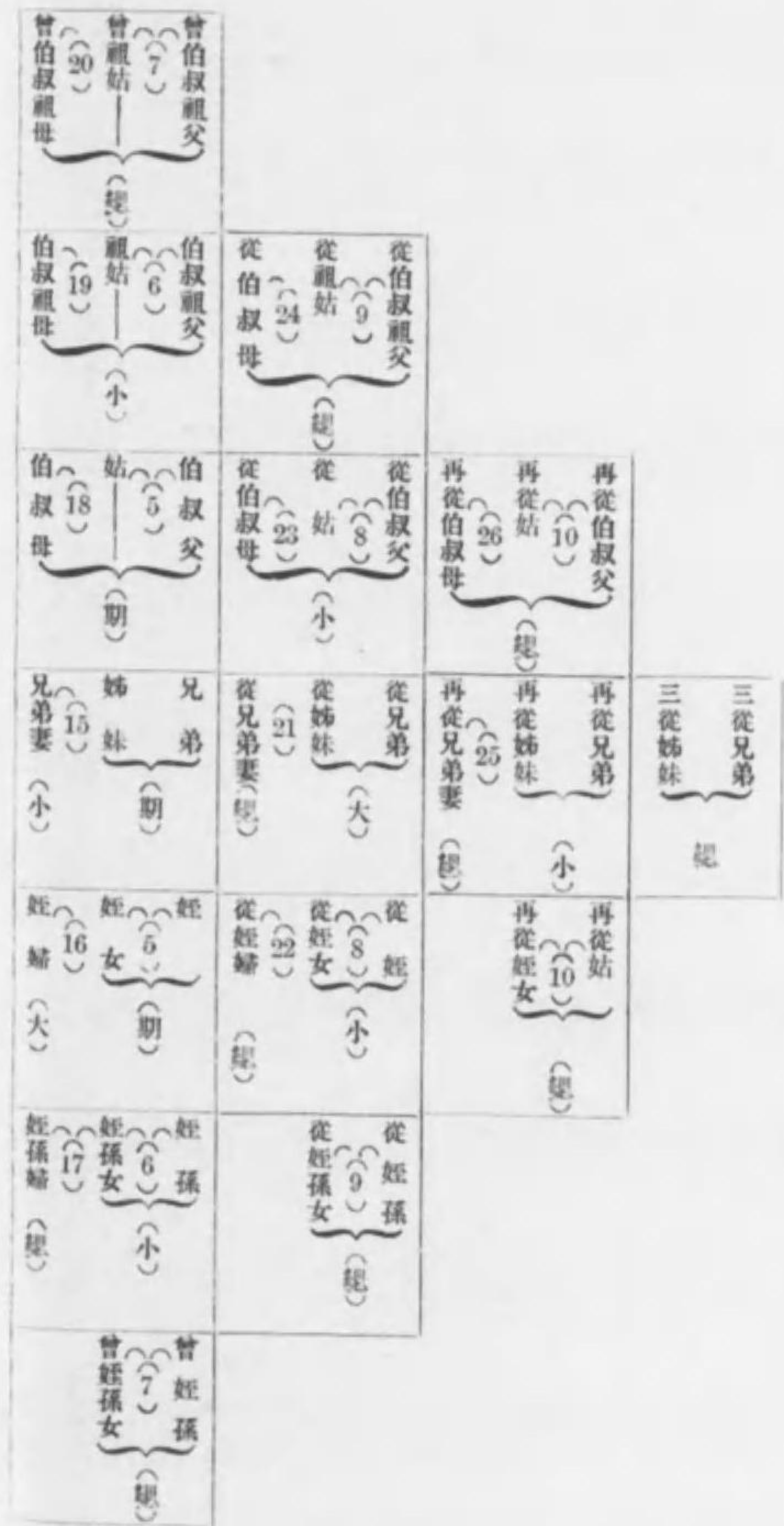
前二項ニ掲ケタル服制ハ其關係複雜ニシテ一見明瞭ナリ難シ故ニ本項ニハ其要ヲ摘ミ左ニ之ヲ約



第一目 正服及義服

第一 本宗服制 左圖ノ如シ

本宗正服圖



(備考)

一、本圖ニ(斬)トアルハ斬衰(期)トアルハ齊衰不杖期杖期トアルハ齊衰杖期(五)トアルハ齊衰五月(三)トアルハ齊衰三月(大)トアルハ大功(小)トアルハ小功(總)トアルハ總麻(無)トアルハ無服ノ略語ナリ以下之ニ倣フ

- 一、本圖ニ(1)(2)ノ符號ヲ附シタルハ相互ノ報服如何ヲ示スノ意ニ出ツ兄弟姊妹從再從三從ノ兄弟姊妹ハソレ自身ニ相互ノ關係ヲ爲スモノナルヲ以テ符號ヲ附セス又(10)以下ハ雙方ノ何レヨリ見ルモ本宗ナルヲ以テ其對者ハ本圖ノ内ニ在レトモ(11)以上ハ本宗姻族ニシテ其對者ハ夫族ナルヲ以テ夫族服圖ト相對照センコトヲ要ス

第二

夫族服制 左圖ノ如シ

夫族服圖









妻父母(總)

女婿(總)

外孫(總)  
外孫女(總)

(備考)

本圖ハ律首掲クル所ノ外親服圖及妻親服圖ヲ綜合シ其内ヨリ有服者ノミヲ抽キタルナリ甥及甥女ハ服圖ニ漏ル、所服制ニ依テ之ヲ補足セリ  
妻ハ夫ノ外親ノ爲ニ夫ノ服ヨリ一等ヲ降ス

第五 養子及其配偶者直系卑屬ト養親及其親族トノ間ニ生スル服制

(一) 過繼子及其妻直系卑屬カ所後ノ父母及其親族ノ爲ニスル服制及其報服ハ全實親子ノ關係ヨリ生スル服制及其報服ニ同シ

(二) 養父ノ後ヲ立テサル過房子ハ唯其養母ノ爲ニ期年ニ服シ收養セラレタル棄兒ハ養父母ノ爲ニ亦期年ニ服スルノ外一切ノ服及報服ナシ

(三) 義子ト義父母トノ間ニハ服ヲ發生セス

第六 雜項

(一) 子ハ出母嫁母ノ爲ニ杖期從繼母嫁母ノ爲ニ不杖期ニ服ス此外ニ服及報服ナシ

(二) 妻ノ前夫ノ子ハ繼父ノ爲ニ齊衰三月ニ服ス若雙方ニ大功以上ノ親ナキトキハ不杖期ニ服ス此外ニ服及報服ナシ

第二目 加服及降服

第一 承重

父カ祖父母ニ先テ祖父及父カ曾祖父母ニ先テ曾祖父祖父及父カ高祖父母ニ先テ死亡スル時ハ嫡長子孫ハ父、祖父、曾祖父ニ代位シ祖父母、曾祖父母、高祖父母ノ爲ニ斬衰三年ニ服ス嫡長子孫ノ妻亦同シ

第二 男子出繼ヨリ生スル降服

(一) 過繼子及其妻妾直系卑屬ト過繼子ノ本生親族トノ服制

過繼子ハ其本生親族ニ對シ互ニ服一等ヲ降ス過繼子ノ妻妾亦同シ但本生父母ハ出繼ノ子原服不杖期ノ爲ニ降サス又過繼子ノ妻ハ夫ノ父母(原服斬衰)ノ爲ニ服二等ヲ降ス

過繼子ノ直系卑屬ト父ノ本生親族トハ互ニ承服セス但父ノ本生親族カ同時ニ所後ノ親族タル場合ハ所後ノ服制ニ從フ

(二) 雙親兼承ヨリ生スル服制

獨子カ生父ト伯叔父トノ後ヲ兼承シタルトキハ生父母ノ爲ニ斬衰三年兼承父母ノ爲ニ不杖期ニ服ス但兼承ノ父カ長房大宗タル場合ニハ兼承父母ノ爲ニ斬衰三年生父母ノ爲ニ不杖期ニ服ス然レトモ生父母ノ爲ニ既ニ斬衰三年ニ服シタル後ニ長房ノ後ヲ兼承シタルトキ又ハ次房以下ノ後ヲ承ケ既ニ所後ノ父ノ爲ニ斬衰三年ニ服シタル後ニ生父ノ後ヲ兼承シタルトキハ所後ノ父母又ハ本生父母ノ爲ニ不杖期ニ服ス

獨子ノ子カ兩房ヲ分承シタルトキハ皆父母ノ爲ニ斬衰三年各所屬ノ房ノ祖父母ノ爲ニ不杖期ニ服ス其父ノ本生宗ヲ承ケタル者ハ兼承祖父母ノ爲ニ小功(伯叔祖父母トシテ)兼承宗ヲ承ケタル者ハ本生祖父母ノ爲ニ大功(原服不杖期)ニ服ス



- (三) 過繼子以外ノ養子ト其本生親族トノ服制 互ニ其服ヲ降等セス
- 第三 婦女出嫁ヨリ生スル降服
  - 出嫁ノ婦女ハ其本生親族ニ對シ互ニ服一等ヲ降ス但左ノ場合ヲ除ク
    - (イ) 出嫁ノ女ハ本生祖父母、曾高祖父母及父ノ後ヲ承ケタル兄弟ノ爲ニ降服セス
    - (ロ) 出嫁ノ女ニシテ夫又子ヲ喪ヒタルモノハ本生在房在室ノ兄弟姉妹姪姪女ノ爲ニ降服セス
    - (ハ) 出嫁ノ女ハ本生再從兄弟姉妹、兄弟妻、姪婦、姪孫、姪孫女ノ爲ニ服二等ヲ降ス
    - (ニ) 妻ハ出嫁シタル夫ノ姑姉妹、從姉妹ノ爲ニ降服セス

### 第三款 服制ノ效果

服制ハ親族ノ死亡ニ對シ一定ノ期間一定ノ喪服ヲ著ケ哀悼ノ情ヲ表スルノ制ナリ而シテ服制ニ於テハ各親族ニ對シ其死亡ノ場合ニ於ケル服ヲ定メ而シテ其服ノ配當ハ既ニ述ヘタルカ如ク親系ノ遠近及恩義ノ厚薄ヲ以テ標準トス故ニ服制ハ獨死亡ノ場合ノミナラス亦生存スル親族間ニ於ケル關係ヲ定ムルノ標準ト爲スコトヲ得是支那人事法ニ於テ服制ノ重要ナル所以ニシテ而シテ支那法ハ服ノ有無輕重ヲ以テ(一)一方ニ於テハ親族ノ輕重ヲ決シ及親族ノ範圍ヲ定ムルノ標準トシ以テ服制ニ親族例タルノ效果ヲ與フ(二)他方ニ於テハ公法上及私法上ニ於テ親族間ノ行爲ノ效果ヲ決スルノ標準ト爲セリ此終ノ點ハ即服制カ法律上ニ於テ有スル最重要ナル效果ニシテ律例中之ニ屬スヘキ規定ハ枚舉ニ遑アララス今其重ナルモノヲ舉クレハ左ノ如シ

(一) 私法上ニ於テハ服ノ有無及輕重ヲ以テ婚姻ノ許否ヲ決スルノ標準トス而シテ律例ハ有服親間ノ婚姻ハ絕對ニ之ヲ禁スルノ主義ヲ取リ無服親ニ付テハ婚姻ヲ許サ、ル親族ヲ列舉セリ戶律婚姻

尊卑爲婚律、妻親屬妻妾律)

(二) 刑法上ニ於テハ又服ノ有無輕重ヲ以テ罪ノ有無輕重ヲ定ムルノ標準トセリ此種ノ規定ハ名例親屬爲相容隱律及刑律中間毆罵、犯姦、人命ノ中ニ殊ニ多シトス

臺灣ニ於テハ律例ノ規定ハ勵行セラレザリシト雖モ舊政府時代ニ於テハ刑事ノ犯行ニ關シテハ尙律例ニ準據シタルヲ以テ服ノ刑事的效果ハ之ヲ認メタルノ形跡アリ唯民事的行爲ニ關スル服ノ效果ニ至テハ有服親間ノ婚姻ヲ禁スルノ外慣習上著シキ效果ヲ認ムルヲ得ス

## 第三節 家

### 第一款 總說

#### 第一家ノ沿革

支那法制ヲ按スルニ漢代以後歷代ノ律ニハ悉ク戶律ノ一門ヲ設ク清律モ亦然リ而シテ清律ニハ「一家曰戶」ト規定シ其輯註ニ「計家而言之曰戶」ト說ケルニ徵スレハ所謂戶トハ即家ヲ指スノ義ナルコト明ナリ而シテ戶律ハ漢代ニ於テ始テ制定セラレタルモノナリト雖モ周禮ニ「五家ノ制ヲ定メ尙書其他支那古典中ニ於テ家ナル文字ノ甚多キニ徵スレハ支那ニ於テハ古來家ナルモノヲ認メタルコト論ヲ待タス而シテ支那法制ニ於テハ家ヨリハ尙一層大ナル人ノ血統的團體即宗、姓等ヲ認メ古來ノ法制ニ於テ之ニ效果ヲ附スルコト少カラスト雖モ而モ亦常ニ家ヲ認メ且次款以下ニ敘述スルカ如ク家ハ家長及家族ヲ以テ組織シ又之ニ屬スル家産アリテ一ノ共同生活團體ヲ成スモノト認メタル



ヨリ見レハ支那ニハ又我邦ニ於ケルカ如ク古來家族制ヲ存シ而シテ時代ノ降下スルニ從ヒ家ヲ重  
シスルノ程度ヲ増シ終ニ純然タル家族制度ニ進ミ家ヲ以テ國家組織ノ單位ト爲スニ至レルコト疑  
ヲ容レズ

第二 家ノ意義

支那法ノ家ナル律語ハ房屋倉庫等ノ如キ建物即物件ヲ指ス場合ト家族ノ集合體ヲ指ス場合トノ二  
意義ヲ有ス律例ノ規定ヲ按スルニ工律河防門ニ於テ「毀害人家」ト規定スル場合ノ家ハ家屋ヲ指スモ  
ノタリ反之律例ノ規定中「家長」「家族」「家口」「家產」「家財」「一家」又ハ「單ニ」「家」ト記スル場合ノ家ハ家口ノ集合體  
ヲ指スモノタリ而シテ本款ニ於テ家ト云フハ人ノ集合體ヲ指スモノタルコト言ヲ待タス  
古典ニ據ルニ家ナル語ハ古代ヨリ人ノ集合體ヲ指スニ用ヒラレタルヲ見ル即易經上「家人、女  
正位乎内、男正位乎外、男女正、天地之大義也、家人有嚴君焉、父母之謂也、父子、兄弟、夫婦、夫婦、而家  
道正、正家而天下定矣」トアリ此ニ所謂家ハ父子兄弟夫婦ノ別序正シキ狀態ヲ指スモノナレハ其人ノ  
集合體ヲ意味スルヤ明ナリ又周禮地官ニハ「五家相受、相和親」ト云ヒ大學ニハ「齊家」ト言フ是亦人ノ集  
合體ヲ指スモノナルコト疑ヲ容レズ如斯家ハ家口ノ集合體ヲ指スモノナレトモ其集合セル家口其  
者ヲ指スニアラスシテ抽象的意義ヲ有シ家口ノ集合體タル團體ヲ指スノ名タリ是家口ニ變更アル  
モ家ニ變更アルモノニアラサルニ依リ明ナリ

第三 家ノ性質

家ハ人ノ集合體ニシテ而シテ之ヲ組織スルモノヲ家口ト云ヒ家口ヲ統轄シ外部ニ對シテ一家ヲ代  
表スル者ヲ家長ト云フ而シテ未家長以外ノ家口ヲ總稱スヘキ術語ハ支那法ニ之ナシ本報告ニ於テ

ハ家族ノ語ヲ用ヒテ之ヲ表スヘシ

支那法ニ於ケル家ノ性質ハ之ヲ内外ノ兩方面ヨリ觀察スルヲ要ス

(一) 家ノ外面的性質

家トハ其外部ニ對スル關係ヨリ云フトキハ戶籍ヲ同クスル者ノ團體ニシテ國家組織ノ單位ヲ爲シ  
公法上一體トシテ權利義務ヲ有スルモノヲ云フ之ヲ家ノ本義トス即家トハ元來外部ニ對スルノ名  
稱ニシテ主トシテ公法上ノ性質ヲ有ス此意義ニ於テハ家ハ家長及家族ヨリ組織サレ家長ハ外部ニ  
對シテ家ヲ代表シ家族ヲ統率シ自其家ニ屬スル權利義務ノ主體ト爲ル從テ家長及家族ノ關係ハ專  
外部の公法的ノ性質ヲ有ス又支那法ニ於テ家產又ハ家財ト云フハ家ニ屬スル財產ノ義ニシテ賦役  
ハ家其物ノ負擔ナリ然レトモ家ヲ以テ法律上人格ヲ有スルモノト認ムルヲ得シ家產ハ後章財產承  
繼ノ部ニ述フルカ如ク家祖即其家ノ創設者ヲ以テ權利主體ト爲シ其死後ニハ承繼人ニ歸屬スト見  
ルヲ至當ト爲スヘク又賦役ハ家ノ負擔スル義務ナルニ拘ラス律例ニハ家長ヲ以テ其責任者ト爲シ  
タルカ故ニ家ハ抽象的意義ヲ有スルニ拘ラス尙法律上ニ於テ未獨立ノ人格ヲ有セスト見ルヲ以テ  
支那法ノ主義ニ合スルモノト云フヘシ

(二) 家ノ内部的性質

如斯家ハ本來家口ノ外部ニ對スル關係ニシテ主トシテ公法上ノ性質ヲ有スルモノナルカ故ニ家ハ  
家ノ内部ノ組織及家口相互ノ私法上ノ權利義務トハ關係ヲ有スルコトナシ換言スレハ家ノ内政及  
家口ノ私法上ノ地位ハ家長及家族ノ關係ニ依テ律セラルヘキモノニアラス此關係ニ於テハ支那法  
ハ血統ニ基ク道義ノ觀念ニ重キ措キ尊長及卑幼ノ關係ヲ認メ尊長ハ卑幼ヲ監督保護シ卑幼ハ尊長



ニ依頼服従スヘキモノトシ以テ家ノ和合親睦ヲ圖ルト同時ニ家ノ内政及家族ノ身上並ニ財産ノ關係ヲ處理スヘキモノトス即支那法ニ於テハ家長及家族ノ關係ハ專外部的ノモノトシ家ノ内部ニ於ケル關係ハ專尊長及卑幼ノ關係ニ依リ定マルモノトス從テ尊長及卑幼ナル資格ニ伴フ權利義務ヲ生シ而シテ此權利義務ハ專私法的ノモノナリトス但後ニ述ブルカ如ク家長ハ一家ノ最尊長ヲ以テ之ニ充ツルノ制ナルカ故ニ家長ハ必同時ニ尊長ニシテ外ニ對シテハ一家ヲ代表シ内ニ對シテハ卑幼ヲ指揮シ以テ能ク一家ヲ統率スルモノニシテ實際ニ於テハ家長家族ト尊長卑幼ノ關係ハ相一致シ其間ニ劃然タル區別アルニアラス然レトモ一家ニハ尊長ハ必シモ一人ニ止ラス家長ハ最尊長ナレトモ其外ニ尙卑幼ノ家族ノ尊長存スルコトアリ此場合ニハ各尊長ハ其家長タラサル場合ニモ尙自己ノ卑幼ニ對シテハ特別ナル權利ヲ有シ義務ヲ負ヒ家族ハ唯ニ家長ニ服屬スルノミナラス又尊長ニ服從スルノ責任アリ即家長ト尊長家族ト卑幼トハ理論上各別種ノ資格ニシテ別種ノ權利義務ノ原因ト爲ルモノナルヲ以テ此二ノ關係ヲ分テ之ヲ觀察スルヲ必要トス要之家長權ト尊長權トノ關係ハ恰モ我國法ニ於ケル戸主權ト親權トノ關係ノ如ク又實ニ支那法ニ於テハ後ニ述ブルカ如ク親權ハ尊長權ノ一種タルニ過キス

然レトモ尊長及卑幼ハ相對的ノ關係ニシテ且親族ノ關係ニ基クモノナルカ故ニ必シモ一家ヲ以テ其根據ト爲サス又家族間ノミノ關係ニアラス即一方ニ於テハ一家内ニ於テモ數多ノ尊長卑幼ノ關係アルコトヲ得又他方ニ於テハ尊長卑幼ノ關係ハ必シモ一家内ノ關係タルニ止ラス家ヲ異ニスル者ノ間ニモ尙此關係ヲ有シ法律上ノ效果ヲ生スルコトアリ然レトモ既ニ述ヘタルカ如ク一家ノ家長ハ其家ノ最尊長ニシテ家長ハ必尊長タル資格ヲ兼ネ其二資格ニ基クテ權利義務ハ相錯綜シ又尊長卑幼ノ關係ハ必シモ家ヲ同スル場合ニ限ラスト雖モ此關係ヨリ生スル私法上ノ效果ハ其性質上同居ノ尊長卑幼ニ關スル場合多ク律例ノ規定モ此效果ニ關シテハ亦多クハ同居ヲ條件トスルノミナラス元來家長家族尊長卑幼ノ關係ハ相表裏シ相補充シ以テ一家ノ組織ヲ完ウスルモノナリ從テ此二關係ヲ併セテ說述スルコト便利ナルカ故ニ尊長卑幼ノ關係モ亦本節ニ於テ説明セントス

(三) 家ト宗トノ關係

家ハ宗族ノ分派ニ因テ生ス故ニ家ト宗トハ其存立上相離ルヘカラサルノ關係ヲ有ス蓋當初一家ヲ形成セル同宗族ハ子孫ノ繁殖ト共ニ分レテ數家ト爲リ各分家ハ新ニ其宗ヲ立テ、更ニ數家ニ分レ如斯クシテ同宗族ノ相分レテ家ヲ成ス者漸次其數ヲ増加スルニ至ル然ルニ此等ノ分家ハ皆新ニ一宗ヲ開クモノナルヲ以テ宗統上ノ觀察ヨリ云フトキハ一家ハ即一宗ニシテ其宗統ヲ承繼スル者ハ一宗ノ嫡長子孫ニ限ルモノトス故ニ一家ヲ一宗トシテ觀ルトキハ其家ノ嫡長子孫ハ即其家ノ本體タルモノト云ハサル可ラス然レトモ宗統ヲ離レテ觀察スルトキハ家長ト家族トノ集合體ニシテ之ヲ代表スルモノハ即家長タリ然ルニ支那法ニ於テハ宗統ヲ承繼スル嫡長子孫ト家ヲ代表スル家長トハ必シモ同一ニアラス而シテ家ヲ宗統上ヨリ觀察シ宗統ノ承繼ヲ主トスル法制ハ即宗族制ニシテ家ヲ客觀的ニ觀察シ家ノ現實的組織ヲ主トスル法制ハ即家族制タルナリ

又宗ハ血統上ノ關係ヲ主トスルヲ以テ一宗ハ必シモ一家ニ限ルニアラス即一宗ヨリ分レテ數家ヲ創立シタルトキハ數家ハ共ニ其本宗ノ下ニ在リ故ニ同宗族ハ數家若クハ數十百家ニ分ル、コトアルハ論ナキ所ニシテ從テ同宗族ハ必シモ同家族ニアラサルナリ又一家ノ内ニ於テモ宗ハ必シモ一ナルニアラス父ノ宗ト叔父ノ宗ト並存シ弟カ兄ト宗ヲ別ニスルカ如キ場合少カラス要スルニ支那



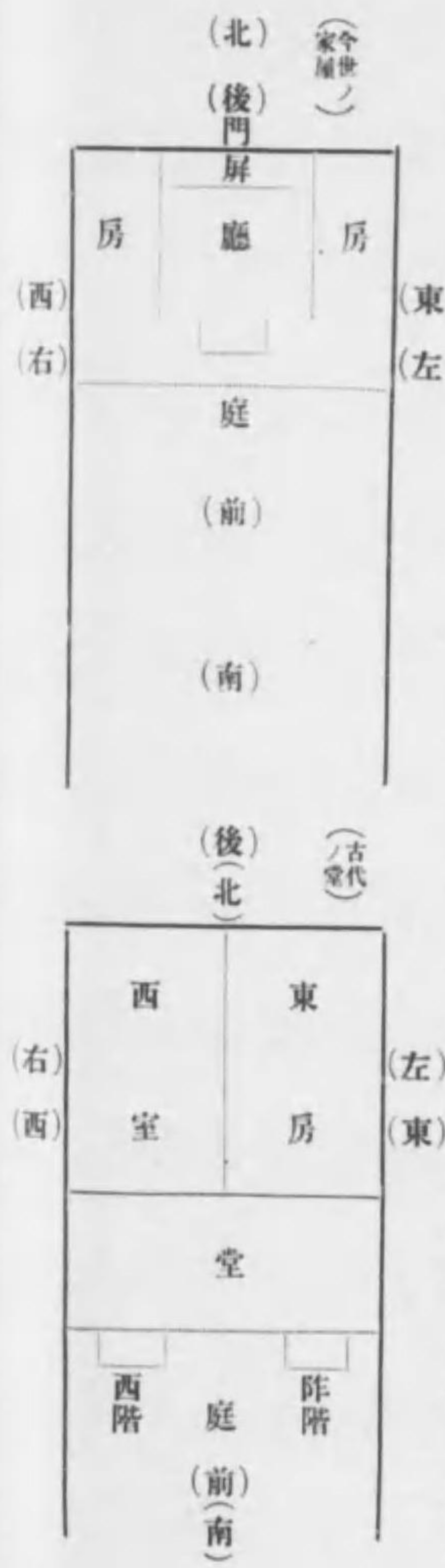
法ノ本來ノ主義ヨリ云ヘハ系統上ノ關係ハ宗ニ依テ定リ從テ宗ニハ本宗支宗ノ區別アルモ家ハ現實ナル人ノ團體ヲ指シ系統上ノ關係ナク箇々獨立シ我邦ニ於ケルカ如ク家ニ本家分家ノ區別ナキナリ

第四 堂、房、室ノ意義

古來支那ニ於テハ親族及家族ノ關係ヲ表示スルニ堂、房及室ノ語ヲ使用スルコトアリ此等ノ語ハ本來ノ意義ハ住屋ノ一局部ヲ指スモノナレトモ轉シテ父母兄弟妻妾等ヲ指スノ名稱ト爲スコトアリ今左ニ之ヲ略説スヘシ

(一) 堂

説文ニ、堂、殿也、正寢曰堂トアリ爾雅釋宮ニハ、古者有堂、自半已前虛之謂之堂、半已後實之謂之室トアリ現時支那及臺灣ニ於テ堂ハ公廳或ハ廳堂ト云ヒ住居ノ中央ニ立テ正シク外門ニ面ス茲ニ父祖ノ主龕ヲ安シ又賓客ト應接スル處ト爲シ其左右ニ室アリ又房ト云フ今圖ヲ以テ古今ノ堂制ヲ示セハ左ノ如シ



堂ノ本來ノ意義ハ右ノ如シ之ヨリ轉シテ子孫ヨリ祖父母、父母ヲ指スノ語ト爲ス彼ノ堂兄弟姊妹、再從堂兄弟姊妹ハ同堂兄弟姊妹、再從同堂兄弟姊妹ノ略ニシテ其祖父曾祖父ヲ同シクスル兄弟姊妹ヲ指スナリ堂伯叔父母、堂姑、堂姪亦同シ堂舅、堂姨ノ如キ外親ニ堂字ヲ用ヒタルハ畢竟其意義ヲ推擴シタルニ過キス又父母祖父母伯叔父母ノ在世ヲ在堂ト云ヒ臺俗人ニ對シ其母ヲ尊稱スルニ令堂(但父ハ令尊ト云フ)ノ語ヲ以テスルカ如キ亦此義ナリ

(二) 房

(イ) 房ノ意義 説文ニ房ヲ解シテ室在旁也トアリ即房ハ堂旁ノ室ナリ堂ノ語カ父母ヲ指スカ如ク房ノ語ハ父母ヨリ其男子ヲ指シ更ニ轉シテ兄弟相互ニ指スノ語トナル

(ロ) 房ノ順位 兄弟二人以上アルトキハ其長幼ノ序ニ從ヒ長房次房三房等ト次第ニ順位ヲ附ス但嫡子ハ年少ナルモ尙庶子ノ上ニ在リトス臺灣ニ於テ房ノ順位ヲ序スルニ嫡長子ハ之ヲ長房トシ次房以下ハ嫡庶ノ別ヲ問ハス單ニ其年齡ノ多少ニ依ルコト多シトス但時ニ嫡長子カ年少ナルトキハ庶長子ヲ以テ長房ト爲スコトナキニアラス

房ノ語ヲ廣ク孫以下カ祖父母以上ノ直系尊屬ニ對シ或ハ從兄弟以上ノ同輩相對スル場合ニマテ推擴スルトキハ長房ノ次房或ハ次房ノ長房次房等ト之ヲ重用スルヲ常トス通常遠房ト云フトキハ四從以上ノ兄弟間ヲ指スモノトス

(ハ) 過房ノ意義 過房ハ伯叔父又從再從以上ノ諸伯叔父ノ後ト爲ルコトヲ云フモノニシテ常ニ房關係即同宗關係ノ間ニ行ハル、ヲ本義トスレトモ今日ニ於テハ其意義ヲ擴張シ全房關係ナキ異宗又ハ異姓ノ間ニモ尙之ヲ用フルコトアリ刑律闕殿殿祖父母父母ノ附例ニ義子過房トアルモノ是ナ



リ臺灣ニ於テモ過房子ト云フハ必シモ房關係ノ明ナル間ニ行ハル、養子ノミナラス一般ニ生家ト絶縁セサル養子ヲ指スハ既ニ論シタル所ノ如シ

(ニ)房ト家トノ關係 前ニ述ヘタル如ク房ハ唯兄弟即男子間ニ用ヒラレ女子孫ハ房ト稱スルコトナシ而シテ父祖ノ家及財産ハ男子ノ間ニ分割スヘキモノナルヲ以テ家ト房トハ恰モ全體ト部分トノ關係ヲ爲シ家産圖分書ノ内ニハ屢樹大分枝、人衆分房ノ語ヲ見ル即家ハ分レテ房ト爲リ房又細分シテ第二次ノ房トナリ毎世兄弟ノ數ニ應シテ次第ニ房ヲ分チテ以テ子ハ其父ニ對シテ房ナルモ下ノ孫ニ對シテハ家タルノ關係ニ立ツ此ノ如ク房ニハ父ノ家ニ對シテ自己ノ房アリ祖父ノ家ニ對シテ父ノ房アリ曾祖父ノ家ニ對シテ祖父ノ房アルヲ以テ最下ノ房ヨリ上房ヲ呼フニ頂何房又ハ下何房ト稱シテ之ヲ區別スルコトアリ

(三)室 室ハ住屋ノ一部ニシテ妻妾及子孫ノ居室ナリ然レトモ堂側ノ室ハ特ニ房ト云フ室ノ語カ家ト相對スルトキハ家ハ夫ヲ指シ室ハ妻妾ヲ指ス孟子ニ女子生而願爲之有家トアル所ノ家ハ夫ヲ指シタルモノニシテ古來婦女ノ夫門ニ入ルヲ嫁ト云フモ亦此義ニ因ル又禮曲禮ニ三十曰壯、有室ト云ヘル所ノ室ハ妻ヲ指シタルモノニシテ妻ヲ正室又ハ嫡室ト云ヒ妾ヲ側室ト云フモ亦此義ニ基ツク又在室ナル語ハ出嫁ノ語ニ對シ婦女カ尙父母ノ家ニ在ルコトヲ稱ス

第二款 家 口

第一項 家 長

第一 家長ノ名稱

支那法ニ於テハ一家ノ代表者及統率者タルモノヲ家長ト稱ス戸律戸役脫漏戸口ノ條ニ凡一家ノ家長ト稱ス若出賦役者家長杖一百ト規定シ同律隱蔽差役ノ條ニ凡豪民不食工食令子孫弟姪跟隨官員隱蔽差役者家長杖一百ト規定スルカ如ク一家ノ附籍及差役ニ關スル責任者ヲ家長ト爲シ又戸律田宅「欺隱田糧」ノ條ニ規定スルカ如ク一家ニ屬スル田糧ヲ官納スルノ義務者ヲ家長ト爲セルカ如キハ其例證ナリ但「欺隱田糧」ノ條ニハ家長ノ文字ナシト雖モ其輯註ニ依レハ是唯律文ノ繁贅ヲ避ケタルモノニ外ナラスシテ家長カ田糧ノ直接負擔者タルコト疑ナキ所ナリ又律ニ直接ノ明文ナシト雖モ「脫漏戸口」ノ條ノ註解ニ「一家之事、必由家長爲主、故獨坐之、又隱蔽差役」ノ條ノ輯註ニ「脫戸免差、獨坐家長」又「欺隱田糧」ノ條ノ輯註ニ「一戶人口家長爲主、中略」立戸有禁、擅用示罰、可見一戶以內所有田糧、家長主之、所有錢財家長專之ト説キ又戸律戸役別籍異財律ノ輯註ニハ「家政統于尊長」トアリ而シテ茲ニ所謂尊長トハ即尊長ニシテ家長タル者ヲ指スモノニシテ即支那法ニ於テハ家長ヲ以テ附籍及納稅其他一家ノ外部ニ對スル事務ノ總攝者ト爲セルコトヲ疑フ容レヌ

又律例ニ依レハ家長ナル語ハ多ク奴婢雇工人ニ對シテ用ヒラル、ヲ見ル例ヘハ戸律婚姻良賤爲婚姻律、刑律賊盜下親屬相盜律、同人命謀殺祖父母律、謀殺故夫父母律、殺子孫及奴婢圖賴人律、同圖毆「奴婢毆家長」妻妾毆故夫父母律、同罵詈奴婢罵家長律、妻妾罵故夫父母律、同犯姦奴及雇工人姦家長妻律等是ナリ然レトモ之カ爲ニ家長ハ主トシテ奴婢雇工人ニ對スル名稱ト爲スナキヲ要ス蓋家族ハ既ニ述ヘタルカ如ク家長權ニ服スルノミナラス尊長權ニ服シ殊ニ家ノ内部ノ關係ニ至テハ尊長卑幼ノ關係ヲ主トスルカ故ニ律例モ亦此關係ニ基ツキ其規定ヲ設クルコト多ク從テ之ニ對シテハ家長ノ文字ヲ用フルコト比較的少キニ反シ奴婢雇工人ハ親族ニアラス又眞ノ家族ニアラサルカ故ニ



尊長卑幼ノ關係ナク全然一家ノ家長權ニ服屬スルカ故ニ之ニ對シテハ常ニ家長ノ文字ヲ用フルニ過キサルナリ

支那法ニ於テ家長トハ一家ノ統率者ヲ指スノ名ナルコト前述スル所ノ如シ然レトモ時ニ或ハ家長ヲ他ノ意義ニ用ヒ即妾ニ對シテ其主人ヲ家長ト稱スルコトアリ此場合ニハ家長トハ一家ノ統率者タル家長トハ全其意義ヲ異ニスルモノトス

又律例ノ條文中稀ニ「家主」ナル語アルヲ見ル(判例閣下「奴僕」條ノ附例)而シテ是亦家長ト同義ヲ有スルモノ、如クナレトモ所謂家主トハ律例ノ用法ニ依レハ「奴僕誣陷其主者」奴僕背主又ハ「仍以主僕論」ト記スルカ如ク主トシテ奴僕ノ主人ヲ指スノ語ニシテ從テ律例ニ於テハ家主ナル語ハ必シモ家長ト同義ヲ有スルモノニアラス

臺灣ノ慣習ニ於テハ一家ノ統率者ハ或ハ家長ト稱シ或ハ戶主ト稱シ或ハ家主ト稱シ其用例一定セズ即舊政府時代ニハ保甲制行ハレ一家ニハ必家長又ハ戶主ヲ設クルノ制ナリシヲ以テ保甲ノ門牌ニハ戶主又ハ家長ナルモノヲ明記セリ但鳳山阿祿恒春等ノ各地方ニ於テハ一般ニ家主ナル語ヲ以テ一家ノ主宰者ヲ指スノ名稱ト爲スト云フ然レトモ近時ニ及ヒテハ戶主及家主ナル名稱ハ普通ノ用語タラサルニ至リ寧一般ニ家長ナル語ヲ用フ又臺灣ニ於テハ全島ヲ通シテ一般ニ商家ノ支配人ヲ家長ト稱スルノ慣習アリ相混同セサルヲ要ス

第二 家長ノ選任

(一) 律例ノ規定 家長ハ其家ノ創設者タル家祖ヲ以テ之ニ當ツ家祖死亡シタルトキハ其家ニ在ル男家族ノ最尊長順次ニ之ニ當ル若一家ニ男家族全之ナキトキハ女家族ノ最尊長ヲ以テ家長トス

單家族及奴婢ハ如何ナル場合ニ於テモ其家ノ家長ト爲ルコトヲ得ス

(イ) 支那法ニ於テハ一家ノ尊長ヲ以テ其家長ト爲スヲ本則トス此點ニ關シテハ律例ニ直接ノ明文ナシト雖モ條文ノ註解及輯註ニ據リ自意ヲ明ニスルヲ得ヘク律例ニ明文ナキハ寧明文ヲ要セサルモノト認メタルニ依ルナルヘシ蓋一方ニ於テハ戶律戶役ノ「卑幼私擅用財」ノ條ノ輯註ニハ「家政統于尊長」トアリ其註解ニ「卑幼與尊長同居共財其財總攝于尊長」ト説キ一家ノ家政ヲ統理シ殊ニ家財ヲ總攝スルハ尊長ノ權能ニ屬スルコトヲ示シ尊長ハ一家ノ代表者一家ノ主宰者タルコトヲ明ニシ他方ニ於テハ戶律戶役「脫漏戶口」ノ條ノ註解ニ「一家之事由家長爲主」ト説キ又戶律田宅欺隱田糧ノ條ノ輯註ニ「一戶人口家長爲主」中略別籍異財條及卑幼私擅用財條均以不得擅專而申嚴其罰卑幼對尊長言、尊長即家長也」ト説キ尊長ハ即家長ニシテ一家ノ主宰者ナルコトヲ明ニシタリ由是觀之尊長ハ即家長ニシテ尊長ト云フハ唯卑幼ニ對スル家長ノ別名タルヲ知ルヘシ

尊長トハ卑幼ニ對スルノ名稱ニ外ナラサルヲ以テ家族ノ多數ナル家ニ在テハ卑幼タル子孫ヨリ見レハ其尊長ハ一人ニ限ラス時トシテハ數人若クハ數十人ノ多キニ達スルコトアルヘシ然ルニ一家ノ主宰者タル尊長即家長ハ唯一人ニ限ルヘキヲ以テ家長タルヘキ尊長ハ家族全體ニ對シテ尊長タルノ身分ヲ有スル者ナルヘク即家長ハ一家ノ最高尊長ナルコトヲ要ス刑律開闕下「奴婢殿家長」ノ條ノ輯註ニ「不言家長之父母祖父母者蓋家統一尊祖在則祖爲家長父在則父爲家長」ト説クハ即家長ト同時ニ家長ノ祖父及父ノ生存スルコトナキヲ示スモノニシテ家長ハ即最高尊長タル所以ヲ明ニスルニ足ルヘシ要之支那ノ家族制度ニ於テハ家ノ内部ニ於ケル法律關係ハ尊長卑幼ノ順序ニ因テ定マリ卑幼ハ其尊長タル者ノ尊長權ニ服シ其尊長タル者ハ又自己ニ對シ尊長タル者ノ尊長權ニ服シ如



斯シテ最高尊長ニ至リ最高尊長ハ内部ニ對シテ家政ヲ主宰シ外部ニ對シテハ一家ヲ代表スルモノトス

(ロ) 婦女ハ外部ニ對スル能力ヲ缺如スルヲ以テ一家ニ男家族アルトキハ最尊長タルトキト雖モ家長タルコトヲ得ス然レトモ若一家ニ全然男家族ナキニ至リタルトキハ女尊長ニ於テ家長タルコトヲ得但他日適當ノ宗祧承繼人ヲ立テ其地位ヲ讓ラサルヘカラス唐律ニハ諸脫戶者家長徒三年(中略) 女戸又減三等ト規定シ其疏議ニ若戸内竝無男夫直以女人爲戸トアリテ明ニ女戸ヲ認メ一家ニ男人ナキトキハ女尊長モ亦家長タルヘキコトヲ示シタリ然ルニ明清律ニハ女戸又減三等ノ條文ヲ删除シタルヲ以テ或ハ女戸ヲ認メサルニ至リシヤノ疑アリト雖モ女戸モ亦男戸ト同等ノ制裁ヲ受クヘク唯減等ヲ爲サ、ルニ過キスシテ決シテ女戸ナルモノ絶對ニ廢絶シタルニアラサルナリ或ハ清律「卑幼私擅用財律ノ附例ニ戸絶財產果無同宗應繼之人所有親女承受無女者聽地方官詳明上司酌發充公」ノ規定アルヲ以テ一家ニ男家族全ナキトキハ其家ハ廢絶シタルモノニシテ婦女ハ絶對ニ家長タルヲ得サルモノト論スルモノアレトモ(第二回報告第二卷上三三七頁及三五九頁)是條文ニ拘泥スルニ過クル論斷ニシテ恐クハ其當ヲ得ス蓋一家ノ婦女ハ家長ノ親女ノミニアラサス家長ノ妻妾及母祖母等ノ女尊屬其他叔姪子孫ノ妻妾モ亦之アルヘク此等ハ從來皆家産ニ依テ生活シタルモノナリ然ルニ今應繼者ナキカ爲ニ直ニ親女ヲシテ財產ヲ承受セシムトセハ家長ノ妻或ハ母祖母ニシテ他日適當ノ繼子ヲ立テ其宗祧ヲ追繼セント欲スルモ之ヲ爲スコト能ハサルヘシ又親女ナキ場合ニ其財產ヲ充公ストセハ他ノ女家族ハ直ニ生活ニ困難セサルヘカラス道德ト情誼トニ本據ヲ置キタル支那法カ此不情理ノ規定ヲ設クル理ナシ現ニ立嫡子違法律ノ附例ニハ婦女夫亡無子守志者合承夫分

トアリ此ニ子ナキモノトアルハ男子ナキノ謂ナルコトハ同例ニ須憑族長擇昭穆相當之人繼嗣トアルニ依テ明ナリ故ニ妻アルトキハ妻ハ親女ニ先テ夫分ヲ受クヘク親女ハ妻ナキ場合ニアラサレハ其父產ヲ受クルコト能ハス唯妻ハ他日必適當ノ繼嗣ヲ立テ夫產ヲ傳ヘサルヘカラサルモ親女ニハ此ノ如キ義務ナク之ヲ持シテ出嫁或ハ招婿スルコトヲ得ルナリ故ニ上記私擅用財律ノ附例ハ一家ニ一人ノ家族ナク又其後ヲ立ツヘキ同宗者ナク全廢絶シタル場合ニ於テ始テ親女カ家産ヲ承繼スヘキコトヲ規定シタルモノニシテ前家長ノ妻及母祖母等ノ尊屬尙存在スルトキハ他日適當ノ繼嗣者ヲ得ルマテ家長ト爲テ其家産ヲ總攝スルコトヲ得ルモノト見ルヲ可ナリトス女戸ハ丁役ニ任セスト雖モ其田産アルモノハ尙稅糧ヲ納ムヘシ賦役冊上一戸トシテ立ツルニ支障アルコトナシ唯田産ナキモノハ田賦丁役兩カラ之ヲ負擔セサルヲ以テ之ヲ賦役冊ヨリ除キ崎零冊ニ移スヘシト雖モ尙其冊上ニ一戸トシテ立ツヘシ是男人ノ殘疾者老幼者貧窮ニシテ賦役ニ任セサル者ト異ラス婦女ノミニ限ルニアラサルナリ(禁革主保里長律ノ附例)

(ハ) 家ニ全正家族無キニ至リタルトキハ其家ハ廢絶シタルモノトス此場合ニ於テモ準家族及奴婢ハ其家ノ家長ト爲ルコトヲ得ス奴婢カ家長ト爲ル能ハサルハ明ナル所ニシテ説明ヲ須ヒス唯準家族即招婿招妻ノ前夫ノ子及女家族ノ生ミタル姦生子ニシテ同居セルモノ義子養棄兒同宗撫養ノ子等ハ其家ニ全正家族ナキ場合ニハ家長ト爲ルコトヲ得サルヤノ疑アリ此等ハ後ニ述フルカ如ク家祖ノ本宗親ニアラス或事情ニ因テ一時其家ニ附籍スル者タルニ過キサルヲ以テ其家ノ宗祧ヲ承繼スルコト能ハサルハ勿論其家産ニ付テモ又何等ノ承繼權ナク唯義男招婿ニシテ義父母又ハ岳父母ニ親愛セラレ、モノハ終生相倚依シ且其財產ノ酌給ヲ受クルヲ得ルノミ從テ其家ニ繼嗣タルヘ



キ男子ナキトキハ別ニ同宗ノ内ヨリ繼嗣ヲ選立スヘキ規定ナルヲ以テ此等ハ其家ニ男家族アルトキハ勿論男家族カ全之ナキニ至リタル場合ニ於テモ亦立テ其家長タルコトヲ得ス但一家カ婦女ナルトキ或ハ男家族アルモ幼弱ナル場合ニ家長ニ代テ其事務ヲ攝行スルハ妨ナシト雖モ内ニハ其家産ヲ處分スルノ權利ナク外ニハ其家ヲ代表スルノ資格ナキモノトス若此等ノ準家族カ立テ其家長ト爲リ親族ニ於テ異議ヲ唱ヘサル場合ニハ其家ハ最早從前ノ家ニアラスシテ從前ノ家ハ消滅シ新ニ別家ヲ起シタルモノト見ルヘキナリ

(二)臺灣ノ慣習 既ニ述ヘタル如ク臺灣ニハ律定ノ戶籍行ハレスシテ保甲ノ戶籍ノミ行ハレタリ保甲ノ戶籍ハ專警察ノ目的ヲ達スルカ爲ニ設ケラレタルモノニシテ其家長タルモノハ必シモ一家ノ尊長タルニ限ラス實際ニ於テ事理ニ通曉シ保甲上ノ責ニ任スルニ足ル者ヲ選フヲ以テ保甲門牌ノ内ニハ其家口トシテ家長ノ父祖父伯叔父兄長ノ如キ尊長ヲ載セタルモノアリ又時ニ一家ニ男子ノ正家族ナキトキ或ハ之アルモ幼弱ナルトキハ招婿招夫ノ如キ準家族ヲ以テ家長ト爲スコトアリ隨テ律例上ノ家長ト其選ヲ異ニスル場合少カラス

然レトモ一般ニハ尙一家ノ尊長ヲ以テ家長ト爲スヲ美風トスルノ觀念強ク事實上家政ヲ執ルニ堪ヘサル老衰者モ尙名義上ノ家長トシ他ノ能力完全ナル子弟ニ於テ實際ノ事務ヲ攝行スルヲ普通トス唯時ニ尊長カ全家長ト爲ルヲ欲セサルトキハ任意ニ其地位ヲ退クコトアリ之ヲ靜養ト云フ恰モ我國法ノ隱居ニ類似セリ此場合ニハ通常次位ノ尊長其地位ヲ襲フモ時ニ家族中學位ヲ有シ其他社會上名望ヲ有スル者ヲシテ家長タラシムルコトアリ

第三 家長ノ性質

家長ハ前述セルカ如ク外部ニ對シテ一家ヲ代表シ一家ノ最尊長トシテ家政ヲ總理スルモノタリ今之ヲ宗子及我國ノ戶主ニ比較スルトキハ其異同左ノ如シ

(一)家長ト宗子トノ比較

家長ハ家祖ニ代テ一家ヲ主宰スルモノニシテ即一家ノ最尊長ノ男子之ニ當リ必シモ家祖ノ嫡長子孫タルヲ要セス之ニ反シテ宗子ハ家祖ノ祭祀ヲ主ルモノニシテ必家祖ノ嫡長子孫タルヲ要ス即家長ト宗子トハ全其資格及權限ヲ異ニス故ニ家祖死シテ其嫡長子カ家長タルトキハ一面ニ家長トシテ一家ヲ主宰シ他面ニ宗子トシテ家祖ノ祭祀ヲ主ルヲ以テ一身ニ兩資格ヲ兼有スヘシト雖モ若嫡長子カ死シテ嫡次子若クハ庶長子カ家長ト爲ル場合ニハ最早家長ニ於テ家祖ノ祭祀ヲ主ルコトナク嫡長子ノ嫡長子即家祖ノ嫡長孫カ宗子トシテ之ニ當ルヲ以テ家長ト宗子トハ其人ヲ異ニスルニ至ルヘシ而シテ其嫡次子又ハ庶長子ハ家祖ト別ニ一宗ノ始祖ト爲リ更ニ其嫡長子孫ニ依テ宗統ヲ承繼セラル、ヲ以テ一家内ニ二以上ノ宗統ヲ生スヘシ

臺灣ニ於テハ尙宗統ノ語ヲ存スルモ其實ナク單ニ父祖ノ祭祀アルニ過キスシテ其祭祀ニハ子孫共同ニ之ニ當リ亦宗子ナルモノヲ存セス尙詳細ハ宗統承繼ノ部ニ於テ論述スヘシ

(二)我國法ノ戶主ト家長及宗子トノ比較

我國ノ家族制ニ於テハ戶主ハ一家ノ代表者一家ノ統理者ナリ此點ニ於テハ戶主ハ支那ノ家族制ニ於ケル家長ト全然同一ナリ唯我國法上ニ於テハ戶主タル者ハ家督相續ニ因テ其地位ヲ取得スルモノニシテ一家ノ嫡長子孫若クハ之ニ準スヘキ者之ニ當ルノ制ナリ是支那法ノ宗族制ト其主義ヲ同クスル所ナリ而シテ其家族制ニ於テ家長ハ嫡長子孫タルヲ要セス必尊長タルヲ要スルノ制ト全其



主義ヲ異ニスル所ナリ  
要之支那法ノ家長ト我國法ノ戸主トハ其權限ヲ同シタスルモ其資格ヲ異ニス詳言セハ戸主ハ之ヲ  
宗祧承繼人ニ比スレハ其資格ヲ同フスルモ其權限ヲ異ニシ之ヲ家長ニ比スレハ其權限ヲ同フスル  
モ其資格ヲ異ニス即我國法ノ戸主ハ宗祧承繼人ノ資格ト家長ノ權限トヲ合シタルモノナリトス是  
支那ニ於テ宗族制ト家族制トカ各獨立ノ法制タルヨリ生スル當然ノ結果ナリ

### 第二項 家族

#### 第一 家族ノ名稱

律例ニ於テ一家ヲ組織スル人員ヲ標示スルノ語ニ三アリ今其用例ヲ示セハ左ノ如シ

(一) 家屬 家屬ノ語ハ專同一戸籍ノ内ニ在ル人ヲ指スモ一方ニハ奴婢ヲ含マス他方ニハ家長ヲモ  
含ム名例律流四家屬ノ條ニハ凡犯流者妻妾從之父祖子孫欲隨者聽トアリ此内ニ父祖ヲ含有ス本來  
父祖存在スルトキハ父祖カ家長タルヘキモノナレハ此家屬ハ必シモ家長以外ノ家族タルニ限ラス  
家族ヨリ家長ヲ見ルモ亦家屬タルカ如シ兵律郵驛病故官家屬遷郷ノ家屬ノ語亦同様ニ解スヘキカ  
如シ

(二) 家人 家人トハ刑律受贓家人求索ノ條ニ於テ凡監臨官吏家人兄弟子姪於所部内取受所求索借貸  
財物律例規定シ其輯註ニ家人所犯重在狹勢上凡隨在任所同住之人皆可以言家人不必拘定父兄子  
弟也ト説クヨリ見レハ官吏ニ隨從シ其任所ニ於テ同住スルモノヲ總稱スルノ名稱ナリ故ニ必シモ  
同一戸籍内ノ者タルニ限ラス異籍ノ親族及雇工人モ一家ニ同住シ其家長權ニ服スルモノタルトキ

ハ亦家人ノ例ニ入ルヘキモノトス

(三) 家口 律例ニ於テハ家ヲ計テ戸ト云ヒ人ヲ計テ口ト云フカ故ニ家口ノ語ハ廣ク一家ヲ組織ス  
ル人員ヲ指稱スルニ適當ナル語ナリ然ルニ流四家屬律ノ輯註ニハ律稱家口父祖妻妾子孫也ト説ク  
是同律ノ隨行家口ノ場合ニ於テ當レルモ單ニ家口ト稱スル場合ニ當ラス戸律戸役脫漏戸口ノ竈頭  
ニ掲ケタル漢軍兵丁閒散人等有情願改入民籍者云々ノ案内ニアル由該旗造具家口清冊由部轉行  
入籍省分州縣收入民籍トアルモノ、如キハ必シモ父祖妻妾子孫ニ限ラサルコト明ナリ又刑律人命  
ノ採生折割人及造畜蠱毒殺人ノ内ニアル同居家口ノ如キモ亦父祖妻妾子孫ニ限ルヘカラス蓋本律  
ノ意ハ採生折割又ハ造畜蠱毒ノ如キ妖術ハ社會ヲ害毒スルコト甚シキヲ以テ犯罪者本人ヲ罰スル  
ヲ以テ足レリトセス一方緣坐ノ法ヲ設ケ其刑ヲ峻酷ニシ其發生ヲ防クト同時ニ他方ニハ自首免罪  
ノ例ヲ適用シ移メテ其傳播ヲ防クニ在リ故ニ其同居スル家屬ハ皆此内ニ包含セラレハシ唯其註解  
ニハ同居家口不限籍之同居トアルモ本律ニハ謀反大逆及謀叛ノ二律ノ如ク同居之人ト記セス又  
不限籍之同居ト註脚ヲ挿入セス且本律其刑重シト雖モ謀反叛逆ノ刑ニ比シテハ遙ニ輕キヲ以テ安ニ  
援引比照シテ其罪ヲ加重スヘキモノニアラス故ニ異籍ヲ含マス必同居ノ者ニ限ルト見ルヲ可トス  
然レトモ既ニ同居家口ト云フ以上ハ假令籍ヲ同シタスルモ同居セサルトキハ此内ニ含マサルハ明  
ナリ  
本報告ニ於テ家口ノ語ヲ以テ廣ク一戸ヲ組織スル人員ヲ指シ家長以外ノ人員ハ我國ノ律語ニ倣ヒ  
テ家族ト稱シ家屬ノ語ハ特ニ之ヲ狹義ニ用ヒ家口ノ内ヨリ家長ト奴婢トヲ除キタルモノヲ指サン  
ト欲ス



第二 家族ノ區別

家族ハ其性質及效果ニ依リ之ヲ正家屬準家屬及奴婢ノ三種ニ別ツテ以テ便ナリトス即左ノ如シ

(一) 正家屬

家祖ノ本宗親ニシテ其籍ニ在ル者ヲ假ニ正家屬ト稱ス家ハ現在ノ狀態ヨリ見レハ單ニ籍ヲ同シク  
スル人員ノ團體ナリト雖モ之ヲ一家ノ創立者タル家祖ヨリ見レハ其妻妾及直系卑屬(出繼出嫁ノ男  
女及其子孫ヲ除ク)ノ團體ナルヲ以テ本則トス但父祖ノ妾及分籍ノ際尙幼者タル弟姪等ハ此内ニ入  
ルコトアリ律ノ規定ニ據レハ祖父母父母ノ在世中ハ戶籍ヲ分立スルコト能ハス故ニ子孫カ獨立シ  
テ一家ヲ成ストキハ既ニ祖父母父母ノ死後タラサルヘカラス隨テ其家屬ノ内ニ祖父母父母ノ如キ  
直系尊屬ヲ含マスト雖モ若其母祖母カ父祖ノ妾ナルトキハ生存中ト雖モ籍ヲ別ツニ差支ナキヲ以  
テ此生之母祖ハ他ノ父祖ノ妾ト共ニ分立シタル家ノ何レニカ入ルヘシ又分籍スルトキハ兄弟叔侄  
同時ニ之ヲ爲スモノナレトモ其弟姪カ幼少ニシテ未獨立シテ一家ヲ爲スコト能ハサルトキハ其成  
長スルマテ他ノ伯叔兄長ノ何レカノ籍ニ合スルコトアルヘシ然レトモ此二ツノ場合ニ於テモ尙家  
祖ノ本宗親タルヲ失ハス

臺灣ノ慣習亦前記ノ如シ唯臺灣ニ行ハレタル戶籍ハ保甲ノ戶籍ニシテ家長ハ時ニ家ノ最尊長タラ

サル場合アルヲ以テ正家屬ノ内ニ祖父母父母ノ如キ直系尊屬ヲ含ムコトアリ

(二) 準家屬

家祖ノ本宗親ニアラスシテ其戶籍ニ附スル者ヲ假ニ準家屬ト稱ス之ニ屬スル者左ノ如シ

(イ) 招婿 家女ノ爲ニ其婿ヲ招入スルハ律例ノ許容スル所ナルヲ以テ家祖ノ本宗親ニアラスト雖

モ宜ク其家屬ニ準スヘキモノトス脫漏戶口律ニハ明ニ其同宗伯叔弟姪及婿自來不曾分居者不在此  
正之限ト記シ招入ノ婿ハ同宗親ノ如ク一家ノ内ニ附籍スルコトヲ得セシメタリ招婿ノ子孫及其妻  
妾亦同シ

臺灣ニ於ケル招婿及其妻子亦前記ノ如シ

(ロ) 招夫 招夫ハ既ニ述ヘタル如ク本來律例ノ認メサリシモノナルモ乾隆十三年ノ例ニ於テ始テ  
許容シタル所ナルヲ以テ亦其家屬ニ準スヘキモノトス招夫ノ子孫亦同シ

(ハ) 家祖又ハ其本宗親ノ妻ニ從テ入籍シタル妻ノ前夫ノ子 服制ニハ同居繼父ヲ認ム唯前夫ノ子  
カ母ノ後夫ト同居スル場合ニハ果シテ母ノ後夫ノ籍ニ入ルヘキヤハ未律例ニ明文ナシト雖モ既ニ  
同居ノ繼父ヲ認ムル以上ハ前夫ノ子ヲ以テ繼父ノ籍ニ入レ之ヲ開報スルモ之ヲ以テ相冒充シタ  
ルモノ或ハ別居親屬ヲ以テ隱蔽シタルモノト爲スヘカラス從テ斷罪改正ノ限ニ在サルヘシ

(ニ) 義子及收養ノ棄兒 義子ハ養父母及其親族ト何等ノ關係ナシ又收養ノ棄兒ハ養父母トノミ親  
族關係ヲ生スルモ養父母ノ親族トハ何等ノ親族關係ナシ然レトモ律ニハ其親子終生同居シ相依倚  
スルコトヲ許シタルヲ以テ此等ヲ養父ノ籍ニ入レテ開報スルモ亦斷罪改正ノ限ニ在ラサルヘシ  
臺灣ニ於ケル養子女ハ皆養家ノ籍ニ入り實子女ト同一ノ身分ヲ取得ス故ニ養家ノ正家屬ナリトス  
(ホ) 本宗婦女ノ生ミタル姦生子ニシテ父ノ認知セサルモノ 律ニ於テ姦生子ハ姦夫ニ責付スルノ  
例ナレトモ若其父ノ知レサルトキハ律例ニ明文ナシト雖モ已ムヲ得ス之ヲ母ノ籍ニ附セサルヘカ  
ラス此等ハ母ノ姓ヲ冒スモ未以テ母ノ屬スル家ノ本宗ト云フヘカラス唯其家屬ニ準スルニ過キ  
ス



本宗親以外ノ者ニシテ籍ニ附スルコトヲ得ルモノハ上記五者ニ過キス此等ハ唯家屬ニ準セラル、ニ過キス家祖ノ宗統ヲ承繼シ或ハ立テ其家ノ家長ト爲ルコト能ハサルハ勿論其家産ニ就テモ全其承繼權ナク唯家祖又ハ其承繼人ノ任意ニテ其幾分ヲ酌給セラル、ニ過キス從テ其分籍異財モ亦頗容易ニシテ正家屬ノ如キ條件ヲ要セス

(三) 奴婢

奴婢ハ獨立シテ一家ヲ立ツルコトヲ得ス常ニ主家ニ從屬シテ其家口タルモノトス然レトモ家屬ニアラサルヲ以テ亦其家ノ宗統及財産ニ對シテハ承繼權ナク寧家産ノ一部ト爲シ家長ノ任意ニ他ニ典賣贈與スルコトヲ得尙奴婢ト家長及其親屬ニ對スル關係ハ既ニ奴婢ノ部ニ述ヘタリ

第三 家族タル身分ノ得喪

(一) 出生ヨリ生スル家族關係

子ハ父ノ家ニ入ル父ノ明ナラサル者ハ母ノ家ニ入ル父母共ニ明ナラサル者ハ收養者ノ家ニ入ル茲ニ父ノ家又ハ母ノ家ト云フハ必シモ父母ノ生家ニアラス現ニ父母カ家長若クハ家屬トシテ附籍スル家ナリトス故ニ父カ養子又ハ招婿トシテ養家招家ニ在ルトキ又ハ母カ婚家ニ在ルトキハ養家招家及婚家ヲ以テ父母ノ家ト爲スヘキナリ  
臺灣ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク生子ノ所屬ハ出生當時ニ於ケル母ノ所屬如何ニ依テ之ヲ定ムルノ慣習アルヲ以テ子カ母ノ婚姻中ニ生レタルトキハ母ノ現夫ニ歸スルモ離婚又ハ改嫁ノ後ニ生レタルトキハ或ハ母ノ生家ニ歸シ或ハ母ノ後夫ニ歸ス其處女及寡婦ノ姦生子ハ概シテ母ノ生家又ハ婚家ニ歸ス

(二) 婚姻ヨリ生スル家族關係

(イ) 婚姻ニ因リ妻妾ハ夫ノ家ニ入ル但招婿招夫ハ妻ノ家ニ入ル若其婚姻解消シタルトキハ各生家ニ復歸ス招婿招夫ノ子孫ハ其父ニ從フ

(ロ) 養媳養婿ハ其緣組ノ日ヨリ配偶者ト爲ルヘキ者ノ家ニ入ル若緣組ノ解消シタルトキハ亦生家ニ復歸ス

(ハ) 招婿招夫カ出舍シタルトキハ生家ニ復歸ス其妻妾子孫亦之ニ從フ 出舍トハ離婚ニアラスシテ招家ヲ出ルヲ云フ(招入婚ノ部參照)

(ニ) 前夫ノ子カ母ノ改嫁ニ從フトキハ繼父ノ家ニ入ル其家ヲ出ルトキハ生家ニ復歸ス臺灣ノ慣習モ亦前記ノ如シ唯招婿招夫ニ關シ若最初ノ契約ニ因リ其子ノ一人ヲ招家ニ與フル場合ニハ其招家ニ屬シタル子ハ招家ノ養子孫ト爲リ依然招家ニ留マリ父ノ離婚又ハ出舍ノトキ之ニ從ハサルモノトス

(三) 養子緣組ヨリ生スル家族關係

養子ハ其緣組ノ日ヨリ養家ニ入ル其緣組解消シタルトキハ生家ニ復歸ス養子ノ妻妾子孫亦之ニ從フ養子ノ内ニハ過繼子過房子(養家ノ後ヲ立テサル養棄兒養子ノ區別アリ其過房子(養家ノ後ヲ立テサル)ノ内ニハ全然養家ニ屬スル者ト依然其生家ニ屬スル者トアルハ既ニ親族總說ノ部ニ於テ説キタル所ノ如シ其内過繼子ハ養家ノ正家屬タリト雖モ他ノ養子ハ皆其準家屬タリ此等ハ其緣組解消スルトキハ皆其生家ニ復歸ス而シテ子孫カ父祖ニ屬シ妻妾カ夫ニ從フハ支那法ノ通則ナルヲ以テ養子カ養家ヲ出ルトキハ其妻妾子孫モ亦之ニ從フヘキモノトス然レトモ時ニ養父カ養子ノ妻妾ヲ擁留シテ其



夫ニ從ハシメサルモノナキニアラス(刑律開殿(殿)祖父母(母)ノ附例)

臺灣ノ慣習亦上記ノ如シ但臺灣ニハ妻妾子孫アル養子ノ離縁セラレタル實例ナキヲ以テ其妻妾子孫ノ歸屬ニ關シテモ亦實例ナシ然レトモ一般人士ノ言フ所ニ據レハ養子ハ其妻妾ノ身價ヲ養家ニ納ムルトキハ之ヲ養家ヨリ討回スルコトヲ得ヘシト爲ス

(四) 子女ノ典賣ヨリ生スル家族關係

如何ナル場合ニ尊長及夫カ卑幼及妻妾ヲ典賣スルコトヲ得ヘキヤハ後ニ尊長權ノ條及婚姻ノ部夫權ノ條下ニ之ヲ述フヘシ

(イ) 賣斷シタル子女ハ其買家ニ於テ養子女妻妾養媳タルト奴婢タルト問ハス皆生家ヲ離レテ買家ノ籍ニ入ル若轉賣セラレタルトキハ第二ノ買家ニ入ル但生家ヨリ贖回シタルトキハ生家ノ籍ニ復歸ス

(ロ) 單ニ典雇シタル子女ハ依然生家ニ籍ヲ有シテ承典者ノ家族ト爲ルコトナシ臺灣ニ於テハ妻妾ノ典雇ハ其例多カラスト雖モ子女ノ典雇ハ常ニ行ハレ即或ハ他人ノ雇工人ト爲シ一定ノ賃料ヲ定メテ使役ニ供シ或ハ價銀ヲ受ケ年限ヲ定メテ典トシテ子女ヲ交付ス雇工人ト爲スハ通常ノ雇傭關係ニ過キサルカ故ニ其被傭者カ雇傭人ノ家族ト爲ラサルコト勿論ナリ然レトモ出典ノ場合ニモ其子女ハ絶賣ノ場合ニ於ケルカ如ク全然承典者ノ家ニ入ルニアラス承典者ハ其典子典女ヲ更ニ轉典スルヲ得ルト雖モ其他ノ處分ヲ爲スヲ得ス典限經過後ト雖モ亦同シ出典者ハ何時ニテモ原身價ヲ償還シテ贖回ヲ爲スヲ得ルヲ慣習トス故ニ典限如何ニ長期ナルモ其子女ハ尙依然トシテ出典者ノ家族ニシテ其姓ヲ變スルコトナキハ勿論又承典者ノ家族ト爲ルモノニアラス但出典者ニ於テ典子

典女ノ贖身ヲ爲サ、ルコトヲ約シタルトキハ是實ハ賣斷ナルヲ以テ此場合ニハ即承典者ノ家族ト爲ルヘシ

(五) 出家及還俗ヨリ生スル家族關係

僧尼道士女冠ト爲ルハ出家又ハ入道ト稱シ民籍ヲ離レテ僧道ノ籍ニ入ル但還俗スルトキハ生家ニ復歸ス(宗教ノ部僧道ノ條參照)

### 第三款 家ノ設立及廢絶

#### 第一項 家ノ設立

支那法ニ於ケル家ノ設立ニハ分家、創家及脱籍者ノ附籍ノ三種アリ爰ニ分家ト云フハ從來ノ一家カ分割セラレテ二以上ノ家ト爲ルモノニシテ從來ノ家ハ消滅シ新ニ二以上ノ家ヲ設立ス創家ト云フハ從來ノ一家ヨリ分離シテ別ニ一家ヲ立ツルモノニシテ從來ノ家ハ依然存續ス此兩者ハ設立ノ原因及效果ヲ異ニス左ニ之ヲ説述スヘシ但脱籍者ノ附籍ハ既ニ戶籍ノ條下ニ説キタル所ナルヲ以テ再説セス

#### 第一 分家

(一) 分家ノ原因

(イ) 律例ノ規定 支那法ハ家ノ分割ニ對シ左ノ制限ヲ設ケタリ

(1) 祖父母父母(祖父母ノ内ニハ曾高祖父母ヲ含ミ又母ノ内ニハ妯娍父ノ正妻ニシテ妾ヲ含マズ)ノ生存中ハ子孫ノ別籍ヲ禁ス支那ハ古來同族同棲ヲ美風トシ唐律ハ其戶婚律ニ於テ諸祖父母父母在、而子孫別籍異財者、徒三年ト規定シ祖父母父母ノ生存中



ハ絶對ニ子孫ノ別籍ト異財トヲ禁シ更ニ其次項ニ於テ若祖父母父母令別籍中略徒二年子孫不坐ト規定シ祖父母父母ノ許合シタル場合ニハ祖父母父母ニ對シ異財ハ之ヲ罰セサルモ別籍ハ之ヲ罰シタリ然ルニ明清律ニ至テハ戶律戶役別籍異財律ニ於テ凡祖父母父母在子孫別立戶籍分異財產者杖一百(母親告乃坐)ト規定シ唐律ヨリハ大ニ其制裁ヲ寬ニシ且其罪ヲ以テ祖父母父母ノ親告罪ト爲シタルヲ以テ祖父母父母ノ許合ヲ得テ別籍異財スルモノハ罰セラルコトナシ然レトモ是唯罰セラルルコトナキノミニシテ此律ニ依リ子孫ハ祖父母父母ノ認許ヲ得タルトキニモ全別籍スルコトヲ得ルモノト爲スヘカラス蓋同律ノ附例ニハ祖父母父母在者子孫不許分財異居(此謂分財異居向未別立戶籍者有犯亦坐滿杖)其父母許合分析者聽トアリ祖父母父母ノ生存中ハ別籍セサルモ異居シタルトキハ尙之ヲ罰シ其許合シタル場合ニノミ之ヲ許スト雖モ是唯分財ト異居トヲ許スモノニシテ別籍ヲ許スモノニアラス更ニ戶部則例(卷三人)ニハ凡祖父母父母在子孫不準別立戶籍分異財產其父母許合分財異居者聽トアリ假令父母ノ許合シタル場合ニ於テモ子孫ハ唯分財ト異居トヲ爲シ得ルノミニシテ別籍ハ到底之ヲ爲ス能ハサルコトヲ明ニシタレハナリ

(2) 祖父母父母ノ死後ト雖モ其喪期ヲ經過セサル間ハ亦子孫ノ別籍ヲ許サス但其遺命ニ依リ或ハ伯叔父母ノ許諾ヲ得ル者ハ此限ニ在ラス清律別籍異財律ニハ若居父母喪而兄弟別立戶籍分異財產者杖八十(須明親以上尊長親告乃坐或奉遺命不在此限)ト規定シ原則トシテ祖父母父母ノ喪期中ニ別籍スルコトヲ禁スルモ其遺命ニ依リ或ハ期親以上ノ尊長即伯叔父母ノ認諾ヲ得タルモノハ之ヲ爲シ得ルコトセリ支那法カ父母以上ノ尊屬親在世ノ時或ハ其死後喪期中ニ別籍異財ヲ禁スルハ其輯註ニ祖父母在而別籍異財惡其有離親之心也父母亡兄弟雖許分析然三年之喪未滿而即別籍異財惡其有忘親之心也ト説ケルカ

如ク同族同棲ヲ美風トスル道念ニ基クノ立法ニシテ戶籍ヲ別立シ居ヲ異ニシ或ハ財產ヲ分異スルトキハ親族互ニ利害ヲ異ニシ情誼自疎ナルニ至リ一族ノ和親ヲ望ム能ハサルカ爲ナリ

(ロ) 臺灣ノ慣習

既ニ述ヘタル如ク臺灣ニ於テハ律定ノ戶籍ノ行ハレタルコトナク唯保甲戶籍ノ僅ニ一部地方ニ行ハレタルノミ而シテ保甲ノ戶籍ハ現住主義ニ依ルモノナルヲ以テ其家ハ律定戶籍ノ家ト同シカラサルハ勿論臺灣人ノ稱スル所ノ家トモ一致セス臺灣ニ於テハ家ノ分立アルヤ否ヤハ専家族力從來ノ團體ト分立シテ獨立ナル生活團體ヲ形成シタルヤ否ヤノ事實ニ依テ之ヲ定ムルモノ、如シ即(一) 家產ヲ分割シタルコト(二) 住居ヲ別ニシタルコト(其門戶廳堂ヲ共同ニスルモ其住居ヲ分割シテ各房ニ分屬セシメタルトキハ亦異居ト見ルヘシ)ノ二條件具備シタルトキハ家ノ分立アリタルモノト爲ス從テ保甲上ニ於テ一家ト見ルモノモ實際ニ於テハ別家ヲ成スアリ別家ト見ルモノモ實際ニ於テ尙一家ナルコトアリ通常財產ヲ分割スルトキハ其住居モ亦異ニスルモノ多シト雖モ中ニハ尙事實上同居同業スルモノモ之アリ如此キハ未獨立ナル生活團體ヲ形成セサルヲ以テ一家ヲ分立シタリト言フヘカラス之ニ反シテ住居ヲ別ニスルモ尙未財產ヲ分割セサルトキハ保甲ノ戶籍ニ於テハ一戶トシテ立ツニ妨ナキモ尙未獨立ナル生活團體ヲ形成セサルモノニシテ一家ヲ分立シタリト言フヘカラサルナリ

臺灣ニ於テモ九世同居共仰張家之善教一團和氣成欣田氏之遺規ト云ヒ兄弟叔姪ハ永ク其居ヲ同シクシ財ヲ共ニスルヲ以テ美風ト爲スト雖モ實際ニ於テ三四代ノ後マテ同居共財ナルハ實例少キ所ニシテ祖父母父母死セハ數年ヲ經過シタル後家產ヲ分割シ時ニ父母ノ生存中ニ於テモ其命ニ依リ



分割ヲ行フコトアリテ律例ノ規定ハ必シモ行ハレタルニアラス然レトモ其原則トシテハ尙分産異居ハ祖父母父母ノ死後其喪期ヲ經過シタル後ニ於テスヘキモノトス

(二) 分家ノ效果

分家ノ效果ハ之ヲ家口ニ對スルモノト家産ニ對スルモノトニ分説スルヲ便ナリトス

(イ) 家口 從來ノ家口ハ分立シタル各家ニ分屬ス詳言スレハ從來ノ家ニ於テ一房ヲ立テタル兄弟叔侄ハ自己ノ妻妾及直系卑屬ヲ率ヒテ各一家ヲ別立ス而シテ分立シタル家ト家トハ互ニ同等ノ關係ニ立チ我國法ノ如クニ本家分家ノ關係ヲ生スルコトナシ唯從來ノ家祖ノ宗祧ト封爵トハ長房ニ依テ承繼セラル、ニ過キス律例ノ規定ニ據レハ別籍ハ祖父母父母ノ生存中ニハ之ヲ爲スコトヲ許サ、ルヲ以テ直系尊屬ノ歸屬ニ付テ問題ヲ生スルコトナシ而シテ父祖ノ妾ハ其家ノ便宜ニ從ヒ或ハ分立セル甲ノ家ニ入り或ハ乙ノ家ニ入ルヘク又奴婢ノ如キハ家産ノ一部ヲ爲スモノナルヲ以テ協議ニ依リ其何レカノ家ニ分歸セラルヘシ

臺灣ニ於テ父母祖父母生存中ニ家産ヲ分割スルトキハ養贍ト稱シ家産ノ内ヨリ幾分ノ財産ヲ抽出シ其生活費ニ充當シ己ノ好ム子孫ト同居シ或ハ特ニ末子ニ其應得財産ヲ交付セスシテ之ト同居スルアリ又父祖カ死亡シ母祖母ノミアルトキハ其所生ノ子ト同居スルヲ常トス例セハ正妻ハ嫡子ト妾ハ其所生ノ庶子ト同居スルカ如シ

(ロ) 家産 別籍異財ハ多ク同時ニ行ハル、モノナレトモ唐律疏議ニハ別籍異財不相須ト註シタルカ如ク時ニ兩者其時ヲ異ニスルコトアリ若家ヲ分テ財産ヲ分割セサルトキハ其財産ハ依然從來ノ家祖ニ屬シ分立シタル各家ハ之ニ對シテ房份ヲ有スルノミ房份ノ性質效果ハ後章財産承繼ノ條下

ニ之ヲ説クヘシ

臺灣ニ於テハ既ニ述ヘタル如ク唯住居ヲ別ニスルノミヲ以テ家ノ分立ト爲サス家ノ分立ハ同時ニ財産ノ分割ヲ意味ス若財産分割ニ際シ公業ヲ抽出シタルトキハ別立ノ各家ハ之ニ對シ房份ヲ有ス

第二 創家

(一) 創家ノ原因 家ハ元來家祖及其妻妾直系卑屬ヲ以テ組織スルヲ本則ト爲スト雖モ前款第三項ニ述ヘタル如ク或事情ニ因リ異宗ノ者即華家屬及奴婢ヲ其内ニ混スルコトアリ此等ノ者カ力能ク獨立スルニ堪フルトキ或ハ主家ノ開放ヲ受ケタルトキハ皆一家ヲ創立スルコトヲ得ヘシ其場合左ノ如シ

(イ) 招婿招夫 此等ハ或期間招家ニ同居スヘキ義務アルモ其期間ヲ經過スルトキハ妻子ヲ伴ヒ招家ヲ出ルコトヲ得之ヲ出舍ト云フ此場合ニハ本來生家ニ復歸スヘキモノナレトモ若生家既ニ廢絶セルトキハ之ヲ再興スヘク又生家ヲ現存スルモ同居スル能ハサル事情アルトキハ別ニ一戸ヲ立ツヘシ招婿招夫ノ子孫カ出舍スル場合亦同シ

(ロ) 前夫ノ子及母家ニ屬シタル姦生子 前夫ノ子成長シテ獨立自活スルヲ得ルニ至リタル場合ニハ繼父ノ家ヲ出テ或ハ生家ニ復歸シ或ハ廢絶セル生家ヲ再興スヘシ又母家ニ屬シタル姦生子ハ母家ヲ繼クノ資格ナク他日成長ノ後ハ別ニ一家ヲ立ツヘシ

(ハ) 奴 奴ハ主家ニ附籍スヘキモノナレトモ其開放ヲ受ケタルトキハ其妻子ヲ率ヒテ一家ヲ創立スルコトヲ得ヘシ開放ノ條件ハ既ニ奴婢ノ條下ニ之ヲ説キタリ

(二) 創家ノ效果 (一) 創立者ノ妻妾及直系卑屬ハ從來ノ家ヲ出テ新設ノ家ニ入ル(二) 創立者ハ從來ノ



家産ニ對シ何等ノ權利ナキヲ常トス唯招婚ノ場合ニハ最初ノ婚約又ハ招家ノ任意ニ依リ幾分ノ財產ヲ酌給セラシムルコトアリ

### 第二項 家ノ廢絶

支那法ニ於ケル家ノ廢絶ニハ合家廢家及絶家ノ三種アリ爰ニ合家トハ從來ノ兩家カ併合シテ一家ト爲ルヲ云ヒ廢家トハ從來ノ一家カ消滅シ他ノ一家ニ包含セラシムルヲ云ヒ絶家トハ從來ノ一家カ全消滅スルヲ云フ此三者ハ各其原因及效果ヲ異ニス

#### 第一 合家

(一) 合家ノ原因及效果

獨子カ生父及伯叔父ノ兩親ヲ兼承スルコトヲ得ルハ律例ニ於テ認メタル所宗祧承繼ノ條下參照ナリ若生父ト伯叔父トカ未分家セサルトキハ其兩親ヲ兼承スルモ同一家内ノ事ニ屬シ戶籍上家族關係ニ異同ヲ生セスト雖モ既ニ其兩房分立シテ各一家ヲ爲シタルトキハ兩家ニ家長タル尊屬カ存スルト否トニ依リ家ノ合併ヲ生スルト然ラサルトノ場合ヲ生ス左ノ如シ

(イ) 兩家ニ尊屬親アリテ尙其家長タル場合 此場合ニ兩親ノ兼承ハ家族關係ニ異動ヲ生セス獨子ハ他日其生シタル兩子ヲ以テ兩家ヲ分承セシムヘシ

(ロ) 兩家ノ一方ニ尊屬親ナキニ至リタル場合 此場合ニハ獨子ハ一方ノ家ノ家長ト爲リ他方ノ家ハ依然其尊屬ニ於テ家長タリ

(ハ) 兩家ノ何レモ尊屬親ナキニ至リタル場合 此場合ニハ獨子カ双方ノ家長ト爲ルヘキモノナレ

トモ一人ニシテ兩家ノ家長タル能ハサルヲ以テ兩家ハ爰ニ併合シテ一家ト爲リ其家口ハ勿論家産ハ悉ク獨子ノ下ニ統轄セラシムルヘシ

臺灣ニ於テ獨子兼承ハ生父ト伯叔父ノ兩親ニ限ラル、コトナシ同宗間ハ勿論異姓ノ間ニモ亦行ハル、コトアルハ既ニ述ヘタル所ノ如シ此場合ニ於テ若兩家カ合併セラシムル、トキハ其家口及家産ハ獨子ノ下ニ統轄セラシムル、コト前述ノ如シ

(二) 併合シタル兩家ノ分立

前ニ掲ケタルカ如ク獨子ノ兼承ニ因テ併合セラレタル兩家ハ他日獨子ニ子孫二人以上ヲ生シタルトキハ再其兩家ヲ分承セシムル從前兩家ニ屬シタル家口及財産ハ之ニ分歸スルヲ法トス但財産ハ増減常ナキヲ以テ分立ノ場合ニハ適宜酌定セラシムルヘキモノトス

#### 第二 廢家

律例上未廢家ニ關スル直接ノ規定ヲ見スト雖モ左ノ場合ニハ廢家ヲ認メタルモノト言フヲ得ヘシ  
(一) 獨子出繼ノ場合 獨子出繼ヲ許サ、ルハ古來ノ通則ナリ古來卿大夫ノ宗法ニハ「小宗可絶、大宗不可絶也」トアリテ大宗カ繼嗣ナキトキハ小宗ノ獨子ハ其父ノ後ヲ絶ツモ入テ大宗ヲ繼カサルヘカラサルコト、セリ此說ハ後世變シテ「長房無子、次房不得有子」ト爲リ一般士民モ亦次房以下ノ獨子ハ其父ノ後ヲ絶チテ長房ノ後ヲ立テサルヘカラスト爲セリ然レトモ未律例ノ上ニハ認メラル、ニ至ラサリシカ乾隆年間ニ至リ獨子出繼ヲ許サスノ通則ニ變例ヲ認メ(一)次房以下ノ子カ長房ヲ嗣クトキ(二)爵位アル伯叔ノ後ヲ立ツルトキ(三)軍陣中ニ死亡シタル伯叔父ノ後ヲ立ツルトキニ限リ獨子モ亦同族ノ同意ヲ得テ出繼スルコトヲ得ト爲セリ(養子縁組ノ部參照)從テ生父ト伯叔父トカ既ニ家ヲ



分立セルトキハ獨子過繼ノ結果ハ勢生父ノ家ヲ廢止スルコト、爲ル此場合ニハ獨子ノ生家ノ家口及家産ハ其過繼セル家ニ入ルヘシ

然レトモ獨子兼承ノ許サレタル以來上記ノ如キ場合ニハ獨子ハ別ニ生家ヲ廢止スルコトナク兩家ヲ兼承スルコト前第一ニ述ヘタル所ノ如シ

臺灣ニハ獨子カ生父ノ家ヲ廢シテ他ニ過繼スル例ナシ蓋養子ハ必シモ同宗タルニ限ラサルヲ以テ同宗中ニ適當ノ繼嗣ナキモ容易ニ異姓ノ子ヲ養フコト得ルヲ以テ殊ニ同宗ノ獨子ヲ過繼セシムルノ必要ナク又已ムヲ得サル場合ニハ獨子ヲシテ雙姓ヲ兼承セシムルコトヲ得レハナリ

(一) 家長出テ、他ノ家口ト爲リタル場合 家長カ己家ヲ廢シテ他家ニ入ルハ其例多カラスト雖モ(二) 犯罪ニ因リ他家ニ給セラレテ奴ト爲リ(三) 貧窮自贖スル能ハサルカ爲ニ他家ニ投靠シテ奴ト爲リ(奴婢ノ部參照)(四) 或ハ家長タル幼兒ノ賣斷セラレ或ハ母ノ改嫁ニ從ヒ他家ニ入リタルトキ(四) 家長タル婦女カ出嫁シタルトキ(五) 尙臺灣ニ於テハ稀ニ獨子ニシテ父祖ノ神主ヲ親族ニ託シ或ハ自携ヘテ招贅スルモノアリ此等ノ場合ニ於テ其家ニ家族ノ全然存在セサルニ至ルトキハ自然ニ廢止ト爲ルヘシ

上記ノ場合ニ於ケル家産ノ歸屬左ノ如シ

(イ) 犯罪ニ因テ奴ト爲リタルトキハ其財産ハ官ニ籍沒ス若未其兄弟叔姪ト産ヲ分タサルトキハ其應得份ノミヲ沒收ス

(ロ) 寡婦カ改嫁歸宗スルトキ夫族ノ同意ヲ得サルトキハ家産ヲ持去ルコトヲ得ス夫族ハ別ニ繼嗣ヲ追立シテ之ニ傳フヘシ然ラサレハ絶戸財産トシテ處分セラレヘシ

(ハ) 親女出嫁スルトキハ自己ノ承繼シタル財産ハ之ヲ私産トシテ持去ルコトヲ得 臺灣ニ於テハ既ニ家産ヲ承繼シタル女子ハ多クハ招婚ヲ爲シ又時ニ招出婚(出嫁スルモ其夫ナシテ妻ノ生家ノ繼嗣ヲ管マシメ或ハ他約スルモ)ヲ爲シ他日其所生ノ一子ヲ以テ女ノ生家ヲ承繼セシメ之ニ其財産ヲ傳フルヲ常トス(次章財産承繼ノ部參照)

(ニ) 其他ノ場合ニハ皆其人ノ私産トシテ持去ルコトヲ得然レトモ自己ノ家ヲ廢シテ他家ニ入ルモノハ概シテ下流社會ニ屬スルヲ以テ家産ニ付テ問題ヲ生スルコト稀ナリ

(三) 廢家ノ再興 廢家ノ再興ハ奴婢開放ヲ得ルトキハ原籍地ニ歸テ附籍スルコトヲ得ル場合ノ外律例ニハ之ヲ認めタル明文ナシト雖モ招婚招夫前夫子カ同居ノ家ヲ出テ父祖ノ家ヲ再興スルハ律ノ禁スル所ニアラス唯律例ニ於テハ之ヲ廢家ノ再興トシテ見スシテ一家ノ創立ト見ルヘキノミ

### 第三 絶家

(一) 絶家ノ原因 一家内ニ家長及家族全之ナキニ至リタルトキハ其家ハ絶滅ス然レトモ家族ナキモ家長ニシテ存在スルトキハ尙一戸トシテ立ツニ妨ナシ是唐律戸婚律ニ「諸脱戸者家長徒三年」ト規定シ其疏議ニ「縱一身亦爲一戸不附即依脱戸ト説キタル所以ニシテ明清律ニハ此註解ナシト雖モ亦唐律ト同一ノ法意ナルコト疑ヲ容レス又一家ニ於テ男家族ナシト雖モ女家族ニシテ存在スルトキハ既ニ述ヘタル如ク女戸トシテ立ツニ差支ナシ然レトモ全家族ノ存在セサルトキハ假令準家屬或ハ奴婢ノ存在スルモ其家ハ絶滅シタルモノトス



臺灣ニ於テハ家族ノ全無キ場合ニモ招夫招婿カ向其家ニ留マリ家長ト爲ル場合アリト雖モ是保甲制ノ家ニシテ之ヲ以テ其家カ尙存續スルモノト言フヘカラス此場合ニハ招夫招婿カ新ニ一戸ヲ立テ他日招家ノ繼嗣ヲ追立スルマテ暫其祭祀ト家産ヲ假攝スルモノト見ルヘキモノトス

(二) 絶家ノ效果

(イ) 家口 (一) 絶家ハ家族ノ全遺存セサル場合ニ起ルモノナルヲ以テ其家族ノ歸屬ニ付テ問題ヲ生スルトナシ(二) 準家屬ハ絶家ノ場合ニハ生家ニ復歸スルカ或ハ新ニ一戸ヲ立ツヘシ(三) 奴婢ハ其家ノ財産ニ屬スルヲ以テ或ハ族人ニ歸シ或ハ官ニ歸ス若此際贖身ヲ許サル、トキハ其銀額ハ官ニ歸スヘシ(戸律戸役、人戶以籍爲定、附例第九)

(ロ) 家産 絶家ノ財産ハ地方官ヨリ上司ニ詳明シテ之ヲ其地方ノ公費ニ充當ス(戸律戸役「卑幼私擅」臺灣ニ於テハ未此例行ハレタルコトナシ絶家ノ財産ハ其親族若クハ遺言ニ依テ選定シタル受託人ニ於テ之ヲ管理シ他日適當ノ繼嗣ヲ立テ、其家ヲ再興セシムルヲ常トシ又時ニ之ヲ絶嗣者ノ祭祀業トシテ永ク之ヲ保存スルコトアリ若其家ニ招婿招夫等ノ準家屬アルトキハ其遺產ヲ管理シ他日自己ノ生レタル子ヲ以テ其家ノ繼嗣ト爲シ其遺產ヲ傳フルヲ多シトス

(三) 絶家ノ再興

律例ニ於テ特ニ絶家再興ノ場合ヲ規定シタルモノヲ見スト雖モ絶家ハ其同宗ニ於テ他日之ヲ再興スルモ妨ナシ唯法律ハ之ヲ新家ノ設立ト見ルヘキノミ臺灣ニ於テハ絶家再興ノ例少カラス而シテ此場合ニ於テハ必シモ同宗ニ限ラス異姓ノ者ト雖モ死者ノ養子孫ト爲テ其家ヲ立ツルコトヲ得ル

モノトス

第四款 家長權及尊長權  
第一項 總說

既ニ述ヘタル如ク支那法ニ於ケル家口間ノ權利義務ハ一方ニ於テハ家長家族ノ關係ニ依リ規律セラレ他方ニ於テハ又尊長卑幼ノ關係ニ依テ規律セラル而シテ此兩方面ニ於ケル權利義務ハ相錯綜シテ其間ニ劃然タル區別ナク且家長ハ常ニ一家ノ最尊長之ニ當ルヲ以テ其家族ニ對スル權利義務ノ如キハ或ハ家長ノ資格ヨリ生シタルモノト見ルヘキモノアリ或ハ尊長ノ資格ニ本ツキタルモノト見ルヘキモノアリ律例ノ註解者モ一方ニハ「家政統于尊長(戸律戸役、別籍異財)ノ註解」ト云ヒ他方ニハ「一家之事必由家長(同漏脫戶口)ノ註解」ト云ヒ往々此兩者ヲ混同セリ特ニ臺灣ニ於テハ慣習上此兩關係ノ區別ニ付テ一定ノ標準ナキカ故ニ之ヲ説明スルコト一層困難ナリトス  
然レトモ律例ノ規定ニ於テ明ニ家長ノ語ヲ用ヒタルモノ例ヘハ附籍及賦役ノ義務(戸律戸役、脫漏戶口)及同律田宅、欺隱田糧、奴婢ニ對スル權利義務、刑律鬪毆、奴婢毆家長等ノ如キハ家長タル資格ニ本ツキタルモノナルハ勿論假令尊長ノ語ヲ用ヒタルモノナルモ苟モ其事項カ唯一ノ最尊長(若婦女ナルトキハ其次ノ男尊長)ニ關スルモノ例ヘハ家産ノ管理處分(戸律戸役、卑幼私擅用財)ノ如キハ之ヲ尊長タル身分ニ本ツク權利ト見ルヨリモ寧其家長タル資格ニ本ツキタル權利ト見ルヲ至當トスヘシ蓋一家内ニ於テ尊長ハ必シモ一人ニ限ラサルモ家長ハ唯一人ナリ又尊長ハ必シモ男子タルニ限ラサルモ家長ハ男子ナルヲ本則トシ一家ニ全然男家族ナキ場合ニ女尊長ヲ以テ之ニ充ツ然ルニ家産ヲ



管理シ家政ヲ總攝スルモノハ總テノ尊長ニアラス唯一ノ男尊長ニシテ其男家族ナキ場合ニハ婦女ノ最尊長タリ從テ律例ニハ此場合ニ尊長ノ語ヲ用フルモ實ハ其内ノ一人即家長ト爲リタル者ヲ指スナリ之ニ反シテ子女ノ教令懲戒及主婚ノ權ノ如キハ唯一ノ尊長ニノミ屬スルモノニアラス祖父母父母伯叔父母姑兄姊等ノ尊長ニモ屬スル權利ニシテ家長タル資格ニハ關係ナシ故ニ之ヲ尊長タル身分ニ本ツキタルモノト見ルヘシ右ノ如ク律例ニ於テ明ニ家長ト指シタルモノ或ハ尊長ノ語ヲ用フルモ唯一ノ男尊長ヲ指シタルモノハ之ヲ家長ノ家族ニ對スル權利義務ト見其他ハ一切尊長ノ卑幼ニ對スル權利義務ト見ハ稍其區別ノ正鵠ヲ得ルニ庶幾カラシカ

前述ノ見解ニ從フトキハ家長權ハ我國法ノ戶主權ニ類似スルモ其效力ハ甚小ニ尊長權ハ我國法ノ親權ニ類スルモ其範圍ハ廣クシテ其效力亦大ナリ以下項ヲ分テ之ヲ説述スヘシ

### 第二項 家長權

家長ハ外部ニ對シテ一家ヲ代表シ一方ニ於テハ家族ヲ統率シ家政ヲ總攝スル權限ヲ有シ他方ニ於テハ家ニ屬スル公法上ノ義務ヲ履行スルノ責任ヲ負フ今律例ノ規定ニ依リ其梗概ヲ述レハ左ノ如シ

(一) 家長ノ官ニ對スル權利義務

家長ハ官ニ對シテ其家ヲ代表シ戶口ヲ附籍シ及賦役ヲ負擔スルノ義務ヲ有ス附籍トハ其戶口ヲ届出テ官ノ簿冊ニ登錄スルヲ云ヒ賦役トハ田圃ニ課スル稅糧及人丁ニ課スル徭役ヲ云フ近代ニ至リ徭役ハ人丁ニ課セス丁銀トシテ田圃ニ賦課スルヲ以テ實ハ田糧ノ一アルノミ此等ノ賦役ハ戶籍ヲ基礎トシテ徵集スルカ故ニ其附籍ヲ怠ルトキハ爲ニ賦役ノ脫漏ヲ來スヘキヲ以テ律例ハ附籍ヲ以テ

家長ノ義務トシ戶口脫漏シ或ハ田糧ヲ欺隱スルトキハ何人ノ所爲ニ出ツルヲ問ハス家長ヲ處罰ス(脫漏戶口律及欺隱田糧律)近代保甲制ノ行ハル、ヤ亦家長ヲ以テ家ヲ代表スルノ機關ト爲シ之ニ保甲上ノ義務ヲ負ハシム

### (二) 家長ノ家産ニ對スル權利義務

家長ハ家政ヲ總攝シ其家産ヲ管理シ處分スルコトヲ得欺隱田糧律ノ輯註ニ可見一戶以内所有田、家長主之所有錢財家長專之トアルニ徴シテ明ナリ別籍異財律ノ註解ニハ家政統于尊長トアルモ此尊長ハ一家ノ最尊長ニシテ即家長タリ但家長ノ家産ニ對スル權力ハ其家祖タル場合ト然ラサル場合トニ依リ財產ノ處分權ニ關シテ少シタ差異アリ(財產承継)ト雖モ管理利益ニ關シテハ同一ナリ從テ家長ハ亦官ニ對シテ納稅ノ義務ヲ有シ家族ニ對シテハ扶養ノ義務ヲ負フ

### (三) 家長ノ家族ニ對スル權利義務

家長ハ(一)一家ノ最尊長トシテ全家族ヲ統率シ其行爲ヲ監督ス律例上ニ於テハ未此點ニ付テ何等規定スル所ナシト雖モ一家内ニ於テ尊長ハ次項ニ掲クル如ク卑幼ニ對シテ教令懲戒主婚ノ權其他或行爲ニ關シテ許諾權ヲ有スルカ故ニ家長ハ其最尊長トシテ全家族ニ對シテ此等ノ權ナカルヘカラス唯最尊長カ婦女ニシテ家長カ次尊長タル場合(例ハ父死シテ母尙存シ兄長カ家長タル場合)ニハ家長ハ最尊長タル婦女ニ對シテ上記ノ如キ專制ノ權ヲ有セス却テ其尊長權ニ服從スヘキモ尙常ニ女尊長ノ行爲ニ注意シ若非行ヲ爲サントスル場合ニハ之ヲ諫止スルノ責任アリ是律例ニ於テ婦女ノ或犯罪ニ關シテハ特ニ其夫又ハ男子ヲ代坐シ或ハ家長ヲ罰スルノ規定ヲ設ケタル所以ナリ然レトモ此權ハ畢竟家長カ一家ノ最尊長タル資格ヨリ來レルモノニシテ家長タル資格ニ隨伴スルモノ



ニアラサルカ故ニ家長カ卑幼ノ男子ニシテ家屬カ尊長ノ婦女ナル場合ニハ此權ハ實際ニ行使スル  
コトヲ得ス(一)奴婢ニ對シテ家長ハ使役懲戒典賣主婚等ノ全權ヲ有ス此點ニ關シテハ既ニ奴婢ノ部  
ニ詳説セリ(二)全家族ヲ扶養スルノ義務ヲ有ス是律例ニ明文ナキ所ナルモ家長カ家産ヲ總攝スルヨ  
リ來ル當然ノ結果ナリ此點ニ關シテハ既ニ親族總説ノ部ニ於テ説明セリ

### 第三項 尊長權

#### 第一 總説

既ニ屢述ヘタルカ如ク支那ニ於ケル家族制ハ二種ノ關係ニ依リ支配セラルル家長家族ノ關係及尊長  
卑幼ノ關係是ナリ前者ハ家ヲ基トシ専外部ニ對スル關係ニシテ後者ハ必シモ家ニ依ラス寧親族ノ  
關係ヲ主トシ専家族ノ内部ニ關ス即支那法ニ於テハ家族内部ノ關係ハ尊卑ノ順ニ從ヒ長幼ノ序ニ  
依リ孝順友愛ノ理義ヲ以テ和睦輯合ヲ圖ルモノトス之ヲ支那家族法ノ本義トス  
如斯尊長卑幼ノ關係ハ本來道德倫理ノ基礎ニ立ツモノナルカ故ニ之ヨリ生スル效果ノ如キモ多ク  
ハ之ヲ倫理ノ範圍ニ放任シ法律ヲ以テ之ヲ規定スルモノ少シ殊ニ尊長卑幼相互ノ間ニ於ケル私法  
上ノ權利義務ニ關シ然リトス然レトモ又支那法ニ於テハ尊長卑幼ノ關係ハ單ニ倫理ノ關係タルニ  
止ルモノニアラス亦人ノ法律上ノ身分ヲ爲シ此身分ニ應スル權利義務存シ殊ニ刑法上ニ於テハ尊  
長卑幼ノ身分ヲ基礎トスル規定少ラス故ニ支那法ニ於ケル尊長卑幼ノ關係ハ之ヲ二方面ヨリ觀察  
スルヲ要ス一ハ尊長卑幼相互ノ間ニ於ケル私法上殊ニ家族法上ノ關係ニシテ此關係ニ於テ尊長ハ  
卑幼ニ對シ優者ノ地位ニ在リ卑幼ハ尊長ニ對シ服從ノ義務ヲ負フモノトス從テ一種ノ尊長權ナル

モノヲ生ス一ハ尊長卑幼ノ身分ニ基ク刑事上ノ關係ニシテ既ニ親族關係ノ效果トシテ論シタル所  
ナリ即卑幼ニシテ尊長權ニ違犯スルトキハ多クハ犯罪ト爲リ又卑幼カ尊長ニ對スル犯罪ハ常人ノ  
罪ニ比シ重ク反之尊長カ卑幼ニ對スル犯罪ハ常人ニ比シ輕キヲ當トス然レトモ此二種ノ關係ハ互  
ニ相關連スルコト勿論ニシテ刑法上ノ規定ヨリシテ尊長カ卑幼ニ對シ如何ナル權利ヲ有スルカヲ  
知リ又尊長カ卑幼ニ對シテ有スル權利ヨリシテ如何ナル行爲カ尊長ニ對スル犯罪ト爲ルヤヲ知ル  
ヲ得ルモノトス

#### 第二 尊長權ノ性質

支那家族法ニ於テハ自然ノ道義ニ基キ卑幼ハ尊長ニ服從スヘキモノトシ又尊長ハ卑幼ヲ教導スヘ  
キモノトシ以テ一家ノ融和親ヲ圖ルモノトス故ニ尊長ハ卑幼ニ對シ優者ノ地位ニ在リ之ニ對シ  
命令監督ノ權利ヲ有スルト同時ニ其身上及財產ニ對スル教育保護ノ義務ヲ負ヒ尊長權ハ一方ニ於  
テ權利タルト同時ニ義務ヲ包含スルモノトス然レトモ所謂尊長權ナルモノハ唯律例ノ規定及實際  
ノ慣習上之ヲ認メ得ヘシト云フニ止マリ素ヨリ支那法上一ノ權利トシテ確固タル法律上ノ形式ヲ  
有スルニアラス從テ其内容ニ至テモ多クハ亦倫理道德ノ範圍ニ委スルモノニシテ法律ノ規定ヲ以  
テ之ヲ定ムヘキモノハ極テ少ク又之ニ關スル確固タル慣習ヲ有スルコトナシ茲ニ説述スル所モ亦  
一ニ律例ニ存スル一二ノ規定ニ基キ臺灣ノ慣習ヲ參酌シテ其梗概ヲ示スニ止ム  
如斯支那法ニ於テハ尊長卑幼ノ關係ヨリシテ尊長權ナルモノヲ生シ而シテ此尊長權ハ一方ニ於テ  
ハ家長家屬ノ關係ニ基ク家長權ト異リ又他方ニ於テハ我國法及多數ノ外國法ニ於ケル親權ト異リ  
支那法ニ於テハ尊長權ノ外ニ親權ナルモノヲ認メサルモノ、如シ故ニ尊長權ノ性質ヲ明ニスルニ



ハ須ク之ヲ以テ家長權及親權ニ對比考究セサルヘカラス

(一) 尊長權ト家長權トノ差異 是既ニ屢説述セル所ニシテ恰モ我國法ニ於ケル戸主權ト親權ノ關係ニ等シ(一)家長ハ一家ニ必一人ナレトモ尊長ハ一家一人ニ止ラス而シテ各尊長ハ各卑幼ニ對シテ尊長タルノ權利ヲ有ス(二)家長ハ外部ニ對シテ一家ヲ代表シ家族全體ヲ統率シ家ニ屬スル公法的義務ノ負擔者ト爲ルモ尊長ハ自己ニ對シテ卑幼タルモノ、ミニ對シテ權利ヲ有シ且其權利ハ主トシテ私法的内部的ノモノニシテ專卑幼ノ身上ニ關スルモノトス故ニ家及家族ノ公法的的的ノ事項ニ關シテハ常ニ家長ヲ罰スルノ規定アルモ尊長ヲ罰スルノ規定ハ一モ之ナク反之私法的的的ノ事項タル卑幼ノ身上及財産ノ關係ニ付テ不法ノ處置アルトキハ常ニ尊長ヲ罰スヘキ規定アリ  
以上二點ハ實ニ家長權ト尊長權トヲ區別スルノ要點ナリト雖モ實際ニ於テハ家長ハ尊長ヲ兼ネ此ニ資格ニ基ク權利義務ハ相錯綜スルカ故ニ律例ノ規定ニ據ルモ又實際ノ慣習ニ依ルモ其間ニ明確ナル限界ヲ立ツルハ至難ナリ

(二) 尊長權ト親權トノ差異 支那ノ道德ニ於テハ古來君臣父子夫婦ヲ以テ人ノ三綱トシ親子ノ關係ヲ重シ殊ニ不孝ヲ以テ罪ノ最大ナルモノト爲シ子ノ親ニ對スル義務ヲ認ムルト同時ニ亦親子ノ對スル權力ヲ認メタリ然レトモ支那法ニ於テハ我國法又ハ外國法ニ於ケルカ如ク特ニ親子ノ關係ニ基ク親權ナルモノヲ認メサルモノ、如シ(一)蓋支那ノ倫理觀念ニ依レハ卑幼ハ尊ニ讓リ幼ハ長ニ下リ苟モ尊長アレハ卑幼ハ皆之ニ服從スヘキモノト爲シ假令自己ノ子女ニ對スルモ自己ノ父母祖父母ノ意見ニ反シテ之ヲ處置スルヲ得ス即尊長卑幼ノ關係ヲ認ムルモ特別ナル父子ノ關係ヲ認メス父權ハ唯尊長權ノ一種タルニ過キス(二)又之ヲ律例ノ規定ニ徵スルモ一モ父子ノ關係ヲ定メ父權

ニ關シ規定セルモノアルヲ見ス多數ハ唯汎ク尊長ト規定シ特種ノ尊長ヲ指示セス又中ニハ父母ヲ舉タルモノモナキニアラサルモ此場合ニハ必祖父母父母ト連言スルヲ常トシ未嘗テ單ニ父母ト云フモノアルヲ見サルノミナラス又祖父母父母ト云フモ是實ハ祖父母父母ニ限定スルニアラスシテ名例律下稱期親祖父母律ニハ稱祖父母者曾高同稱孫者曾元同トアリ即祖父母ト云フハ曾祖父母高祖父母ヲモ包含スルモノニシテ汎ク直系ノ尊屬ヲ指スノ語タリ即律例ノ規定ニ依ルモ一モ父母ニ專屬スル權利アルコトナク皆尊屬ニ共通スルノ權利ナリトス依是觀之支那法ニ於テハ各卑幼ハ皆其尊長ニ服從スヘキヲ法トスルモノニシテ尊長權アリテ親權ナキモノト認ムルヲ至當トスルカ如シ故ニ苟モ一家ニ一人ノ尊長アレハ假令父母ナキモ其家族ハ其保護者監督者ヲ有スルモノニシテ是支那ノ家族制度ニ於テハ古來純然タル後見制度ノ發生ヲ見サル原因ノ一ナリトス

第三 尊長權行使者

一ノ家族ニ對シ唯一ノ尊長アル場合ニハ尊長權ハ該尊長ニ專屬シ何人カ尊長權ヲ行使スルヤノ疑問ヲ生セス然レトモ尊長トハ尊屬親及年長ノ同列親ヲ合稱シタル語ニシテ一家ノ内ニハ特定ノ家族ニ對シ屢二名以上ノ尊長ノ並存スル場合アリ此場合ニ於テ各尊長ハ同時ニ該家族ニ對シ尊長權ヲ有スルカ又其尊長權ハ何レモ同一ナルカト云フニ律例ニハ尊長ノ種類ニ依テ尊長權ノ行ハル、事項及權限ヲ異ニセリ即尊長權ノ行使ヲ(一)直系尊屬ノミニ限ルコトアリ(二)子孫ノ分財異居ノ許諾權ノ如シ(三)家長タル尊長ニ限ルコトアリ(四)家產ノ管理用益權ノ如シ(五)一般ノ尊長ニ及ホスコトアリ(六)女ノ懲戒典雇主婚等ノ如シ此内(二)ハ律例ニ於テ尊長ノ語ヲ用フルモ既ニ述ヘタル如ク寧家長權ト稱スヘキモノナルヲ以テ茲ニ之ヲ省キ(一)及(三)ニ付テ之ヲ論センニ直系尊屬ノ有スル權力ハ最強



ク其範圍廣シ一般尊長ノ有スル尊長權ハ直系尊屬ニ於テモ當然之ヲ有ス之ニ反シ直系尊屬ニ限リタル尊長權ハ旁系尊長ニ於テ之ヲ有セス且其尊長權ヲ濫用シタル場合ニモ直系尊屬ニ對スル制裁ハ輕クシテ旁系尊長ニ對スル制裁ハ重シ而シテ旁系尊長ハ更ニ其服制ノ輕重ニ從ヒテ其制裁ニ寬嚴アリ又直系尊屬ハ其世系ノ遠近ニ依リテ制裁ヲ異ニセスト雖モ唯嫡母繼母慈母養父母ノ如キ恩義名分ヨリ生スル尊屬ハ親父母及生母ノ如キ血統ヨリ生スル尊屬ニ比シテ其制裁重シトス但庶母ハ律ニ於テ祖父母父母ノ内ニモ期親尊長ノ内ニモ含マシメス單ニ父妾トシテ論スルカ故ニ家長ノ子孫(所生ノ子孫ヲ除ク)ニ對シテハ全尊長權ヲ有セサルモノトス

前述ノ如ク尊長權ハ其事項ニ依リ行使者及其權限ヲ異ニセリ然レトモ律例ニ於テ未直系尊屬親間及一般尊長間ニ於ケル尊長權行使者ノ順位ヲ示サス故ニ各尊長ハ其權限内ニ於テハ同一ノ卑幼ニ對シ等シク其權ヲ行使スルヲ得ヘシト雖モ實際ニ於テハ總テノ尊長カ必シモ其尊長權ヲ行使スルモノニアラス亦其事項ノ性質ニ依リ又ハ其家ノ事情ニ依テ各其行使者ヲ異ニス例ハ卑幼ノ教令懲戒權ノ如キハ直系尊屬及伯叔兄長ニ於テ等シク之ヲ有スルモ直接ニ之ヲ行フ者ハ父母ニシテ父母ナキ場合ニハ祖父母曾祖父母順次ニ之ヲ行ヒ直系尊屬全然ナキ場合ニハ伯叔父母姑兄姊ノ如キ旁系尊長之ヲ行フヘシ又卑幼ヲ典雇賣買シ或ハ其婚姻ヲ主リ或ハ其分財異居ヲ許諾スル權ノ如キモ父母在ルトキハ父母先之ヲ行フヘク父母ナキ場合ニハ上級ノ尊族及旁系尊長順次ニ之ヲ行フヘシ而モ父母カ之ヲ行フニ祖父母在ルトキハ其許諾ヲ受クヘク又曾祖父母在ルトキハ亦其許諾ヲ受クヘキヲ以テ結局ハ上級尊長ノ意見ニ依テ其許否ヲ決定スルコト、爲ルヘシ其直系尊屬全然無ク伯叔父母親姑及兄姊ノ並存スル場合ノ如キモ亦其最尊長ニ於テ其許否ヲ決スヘシト雖モ直接ニ卑

幼ヲ教令スルモノハ總テノ尊長ニアラスシテ或ハ兄又ハ姊ナルヘク或ハ伯叔父母ノ一人ナルヘク其家ノ事情ニ依リ必シモ一定スルモノニアラサルナリ

第四 尊長權ノ效力

尊長權ハ一般ニ卑幼ニ對スル保護監督ノ權能ヲ包括スルモノニシテ其效力ハ百般ノ關係ニ於テ發現シ特定ノ權利ヨリ成立スルモノニアラス且既ニ述ヘタルカ如ク其作用ハ多ク道德禮制ノ範圍ニ屬スルモノニシテ法律ノ範圍ニ屬セス從テ法律上ニ於ケル尊長權ノ作用ヲ說述スルコト頗困難ナリト雖モ今律例ノ規定及臺灣ノ慣習ニ照シ尊長權ノ效力ト認ムヘキ主要ナルモノヲ舉レハ大略左ノ如シ

(一) 教令ノ權 尊長ハ卑幼ニ對シ一般教令ノ權利ヲ有ス律例ニハ左ノ如ク規定ス

凡子孫違犯祖父母父母教令奉養有缺者杖一百(刑律訴訟「子孫」)

是祖父母父母カ教育命令監督ノ權利ヲ有スルコトヲ明ニスルモノニシテ而シテ此結果トシテ尊長ハ又懲戒權ヲ有ス之ニ關シ律例ハ左ノ如ク規定ス

其子孫違犯教令而祖父母父母不依法決罰非理毆殺者杖一百故殺者無違犯教令之罪爲故殺杖六十徒一年(中略)若違犯教

令而依法決罰遞迨致死及過失殺者各勿論(刑律刑罰下「毆」)

即苟モ其子孫ニシテ教令違反ノ行爲アルトキハ之ヲ折傷シ又ハ篤疾ニ至ラシムルモ其責ナク唯非

理ニ毆殺スルニ至リ始テ罪アリトシ然カモ法ニ基キテ決罰シ遞迨ニ死ニ致シ及過失殺ノ場合ニハ

責ナシトス

然レトモ此教令權ハ又其裏面ニ於テ教令ノ義務ヲ包含スルコト勿論ニシテ尊長ハ卑幼ヲ教育シ監



護スルノ義務アルモノトス而シテ臺灣ノ慣習モ亦之ニ異ル所ナシ  
(二) 生命身體ニ對スル權

(イ) 尊長ハ卑幼ヲ監督シテ之ヲ懲戒スルノ權利ヲ有スルモ之ヲ殺傷スルヲ得ス故ニ尊長ト雖モ卑幼ヲ殺傷スルトキハ罪ニ處ス可キモノトス(刑法人倫、謀殺親父母父母、法律關係、同性親屬相殺、唯此場合ニモ凡人ノ罪ニ比シテ減等シ且祖父母父母及期親ノ尊長ニ在テハ篤疾ニ至ラシムルモ罪ナク他ノ尊長ニ在テモ單純ナル毆打ニ止ルモノハ罪ナク又概シテ過失殺ハ之ヲ論セサルモノトス又既ニ述ヘタルカ如ク教令違犯ノ行爲アルモ非理ニ毆殺スルトキハ尙罪アリトス  
臺灣ノ慣習ニ於テモ尊長カ理由ナク卑幼ヲ殺傷スルヲ許サス又懲戒ノ目的ニ出ルトキハ卑幼ヲ毆打シ創傷スルカ如キハ勿論尊長ノ權利ニ屬スルモノトシテ之ヲ問ハスト雖モ之ヲ殺死スルニ至テハ輕卒ニ之ヲ宥スコトナシ然レトモ稀ニ實例ナキニアラス而シテ尊長カ惡意ヲ以テ殺死セル場合ハ之ヲ罰セシト雖モ懲戒ノ目的ニ出テ過テ殺死シタル場合ハ之ヲ宥恕スルヲ常トス例之子ノ惡癖非行ヲ矯正スルノ目的ヲ以テ飲食物ヲ減シ又ハ之ヲ監禁セルノ結果死ニ致シタル場合ノ如キハ其實際ヲ調査シ果シテ父母ノ惡意ニ出タルニアラサルコト及子ニ改悛ノ狀ナカリシコト判然ト爲リタルトキハ之ヲ宥恕シ反之父母ニ惡意アリタルコト又ハ子ニ既ニ改悛ノ狀アリタル事實アルトキハ謀殺ヲ以テ之ヲ論セシト云フ又止ヲ得スシテ自殺ヲ迫リタル場合例之子カ重大ナル罪科ヲ犯シ其發覺セサル以前ニ於テ之ニ自殺ヲ勸メ又ハ其女カ不義ヲ犯シ家名ヲ汚スニ當リ之ニ自殺ヲ勸メ若クハ自殺ヲ幫助スル等ノ行爲ハ父母トシテ當然ノ處置ナリト看做シ其罪ヲ論セサリシト云フ  
(ロ) 子女ヲ放逐スルコトハ律例ニハ何等ノ規定ナキモ臺灣ノ實際ニ於テハ往々行ハレ父母ニ於テ

其實子又ハ養子ヲ放逐スルコトアリ而シテ之ヲ放逐シタルトキハ一般ニ或方法ヲ用ヒテ公示スルヲ要シ又時ニ埋案底ト稱シ官ニ届出置タコトアリ放逐後ハ家族及親族關係全然斷絶スルモノトスルモ實子ハ自然ノ血縁ヲ有スルカ故ニ餓死ニ瀕スル場合ニ於テハ救助スルノ義務アリ又其改悛ノ情見エタルトキハ父母ニ於テ放逐ヲ取消シ親子關係ヲ回復シ或ハ父母ノ死亡後ニ兄弟ノ情誼ニ依リ家財ニ對スル圖分權ヲ回復スルコトアリ蓋我本邦ニ於ル久離勸當ト略其性質ヲ同クシ現行法ノ離籍ニ類似スルモノ、如シ

(ハ) 子女ノ賣買典雇ニ付テハ先ツ賣買ト典雇トヲ區別スルヲ要ス

(1) 子女ノ賣買ハ律例ニ依レハ(一)他人ノ妻妾ト爲スノ目的ヲ以テスルコトハ全之ヲ禁止ス蓋此點ニ關シテハ明文ナシト雖モ後ニ述フルカ如ク自己ノ子女ヲ典雇シテ他人ノ妻妾ト爲スヲ禁スルヨリ見レハ亦之ヲ出賣シテ妻妾ト爲スヲ禁スルヤ明ナリ(二)奴婢ト爲スノ目的ヲ以テスルトキハ必シモ之ヲ禁セス蓋刑律略人略賣人律ニ依レハ子孫卑幼ヲ賣リテ奴婢ト爲スハ略賣私賣共ニ之ヲ禁止スルカ如クナレトモ其解釋ニ依レハ(イ)子女卑幼ノ情願ニ依リ出賣スル場合(ロ)及貧困ニシテ已ヲ得ス出賣スル場合ハ之ヲ許スモノトス

臺灣ニ於テハ律例ノ規定ハ全行ハレス子女ノ賣買ハ日々普通ニ行ハル、所ニシテ必シモ子女ノ情願ニ出テス又必シモ貧窮ノ爲ニアラス又其目的モ他人ノ妻妾ト爲スアリ又ハ婢トシテ之ヲ賣ルアリ或ハ螟蛉子或ハ養媳トシテ之ヲ賣ルアリ皆契字ヲ立テ其關係ヲ明ニス此等ハ皆奴婢婚姻及親子ノ部ニ詳述セルヲ以テ今之ヲ贅セス  
(2) 子女ノ典雇ハ律例ニ依レハ凡將妻妾受財出立約典與人爲妻妾者木杖八十、典雇女者杖六十、



婦女不坐(戶律婚姻典雇妻女律)ト規定シ其註釋ニ於テ以價易去約限贖回曰典此仍還原價者如典田宅之類也計日受直期滿聽歸曰雇此不還原價者如雇傭工之類也ト説キ以テ典雇ノ意義ヲ明ニセリ即律ハ妻妾ノ場合ニ於ケルト同様女ヲ典雇シテ他人ノ妻妾ト爲スコトハ之ヲ禁シタリト雖モ唯妻女ヲ典雇シテ他人ノ使役ニ供シ特ニ妻妾ト爲スニアラサルモノハ之ヲ許スノ主意ニシテ是其註ニ今之貧民將妻女典雇與人服役者甚多不在此限トアルニ依リ明ナリ而シテ茲ニハ唯女子ノミヲ擧クルモ男子ト雖モ亦之ヲ出典シテ他人ノ雇工人ト爲スハ律ノ禁セサル所ナルヘシ

臺灣ニ於テハ財ヲ受ケテ其子女ヲ他人ノ雇工人ト爲スハ常ニ行ハル所ナルノミナラス又實子タルト養子タルトヲ問ハス自由ニ之ヲ出典又ハ出胎スルコト毫モ土地財産ト異ラス而シテ其目的モ亦服役ニ在ルト妻妾ト爲ストヲ問ハサルナリ而シテ子女ノ出典又ハ出胎ヨリ生スル法律關係ハ亦通常ノ出典出胎ト異ラス今最普通ニ行ハル女子ノ出典ニ付見レハ(一)女子ノ出典ハ一定ノ身價銀ヲ受ケ一定ノ期限ヲ定メ其女ヲ承典者ニ交付シ勞役ニ服サシムルモノニシテ之カ爲ニハ必其典契ヲ作リ代筆人在場知見人中人等ヲ定メ普通ノ典契ト異ル所ナシ(參考書第二編第二章(族ノ部第九乃至第一三))(二)典限ニハ一定ノ慣習ナシト雖モ五六年ナルヲ普通トシ又利息ナキヲ普通トスルモ之ヲ約スルモノナキニアラス(三)出典者ハ典限滿了後ト雖モ原身價ヲ償還シテ典女ヲ贖回スルコトヲ得ヘク從テ承典者ハ典限滿了後ト雖モ隨意ニ典女ヲ他人ニ賣斷シ又ハ其贖回ヲ拒ムコトヲ得ス反之典限内ハ假令出典者ニ於テ原身價銀及利息ヲ償還シテ典女ノ贖回ヲ求ムルモ承典者ハ之ニ應セサルコトヲ得然レトモ承典者ハ通常一定ノ條件ヲ以テ期限前ノ贖回ヲ許諾スルヲ常トシ此場合ニハ典女ノ出嫁其他一身ノ處置ニ付テハ多ク承典者ノ意思ニ從フヘキモノトス(四)典女ノ契字中ニハ多ク風水不虞不干銀主之事ト記

スルヲ例トス是典女カ典限内ニ死亡シ又ハ疾病ニ罹ルコトアルモ出典者ハ承典者ニ對シ異議ヲ唱ヘ又ハ損害ノ請求ヲ爲サ、ル旨ヲ明ニスルモノニシテ而シテ藥價送葬費等ハ承典者ノ負擔トスルヲ例トス(五)承典者ハ典限ヲ限リ典女ヲ轉典ニ付スルコトヲ得然レトモ若出典者カ典限經過後贖回ヲ爲サ、ルトキハ承典者ハ期間ヲ定メスシテ轉典ニ付スルコトヲ得但此場合ニ於テモ原出典者カ原身價ヲ償還シ贖回ヲ求ムルトキハ承典者ハ自現承典者ヨリ贖回シテ典女ヲ引渡サ、ルヘカラス(參考書第二編第二章(族ノ部第一二))(六)如斯出典者ハ何時ニ至ルモ贖回スルコトヲ得ルヲ以テ假令典限長期ナルモ典女ハ承典者ノ家族ト爲ルコトナク又其姓ヲ變スルコトナキモノトス

(三) 行爲ニ對スル權 尊長カ卑幼ノ行爲ニ對スル權利ハ其婚姻及居住ニ關スル權利ヲ以テ主要ナルモノトス

(イ) 婚姻ニ關シテハ律例ニ左ノ如ク規定ス

嫁娶皆由祖父母父母主婚祖父母父母俱無者從餘親主婚云々(戶律婚姻男)  
即婚姻ハ父母ノ主婚ニ由ルヘキモノニシテ之ニ依リ婚姻ハ父母ノ許諾ヲ要スルコトヲ明ニス而シテ祖父母父母ト云フモ父母アルトキハ父母主婚者ト爲ルヲ本則トシ唯父母ハ祖父母アルトキハ尊長權者トシテ又其意見ニ從ハサル可ラス又父母カ其子女ノ主婚ヲ祖父母ニ讓ルコトナキニアラサルヘシ而シテ祖父母其他ノ直系尊屬親ナキトキハ餘親ニ於テ主婚者ト爲ルモノトス此點ニ關スル臺灣ノ慣習ハ婚姻ノ部ニ之ヲ詳述スヘシ

(ロ) 居住ニ關シテハ律例ニ左ノ規定アリ

凡祖父母父母存子孫別立戶籍分異財產者杖一百若居父母喪而兄弟別立戶籍分異財產者杖八十(戶律)



祖父母父母在者、子孫不許分財異居、其父母許令分析者聽(同律)

是既ニ説述セル所ニシテ祖父母父母アル場合ニハ別籍異財ヲ許サス唯其許諾又ハ其遺命アルトキハ此限ニ在ラサルモノトシ條例ニ依レハ單ニ居住ヲ別ニスルモ亦同様ナルヘキモノトス而シテ此ニ祖父母父母ト云フハ既ニ述ヘタルカ如ク父母アルトキハ子ハ父母ノ許諾ヲ受クヘキノ義ニシテ而シテ父母ハ其許諾ヲ與フルニ付祖父母ノ許諾ヲ受クヘキモノトス此點ニ關スル臺灣ノ慣習ニ付テハ既ニ之ヲ説述セリ

(四) 卑幼ノ義務 以上舉タル尊長權ノ效力ハ皆同時ニ卑幼ノ義務ニ對立スルモノナレトモ亦特ニ卑幼ノ方面ヨリ其義務トシテ觀察スヘキモノハ左ノ如シ

(イ) 卑幼ハ尊長ニ對シ教順ノ義務ヲ負フ是尊長ノ教令權ニ對スルモノニシテ所謂十惡中惡逆不孝不睦内亂ノ如キハ皆教順ノ義務ニ違反スル犯罪ナリトス

(ロ) 卑幼ハ尊長ニ對シ扶養ノ義務ヲ負フ前ニ舉タルカ如ク律例ニハ「凡子孫違犯祖父母父母教令及奉養有缺者杖一百(刑律訴訟子孫)」ト規定ス是卑幼ハ尊長ニ對シ扶養ノ義務アルコトヲ明ニスルモノナリ而シテ之ト同時ニ尊長モ亦卑幼ニ對シ扶養ノ義務アルコト勿論ニシテ是其教令ノ權利義務中ニ包含セラレ、モノトス

第五 尊長權ノ消滅

支那法ニ於テハ上來述フルカ如ク律例ノ規定及實際ノ慣習上尊長權ナルモノヲ認ムルコトヲ得ルト雖モ其權利タルヤ素ヨリ確固タル法律上ノ形式ヲ有スルニアラス其效力モ又多クハ倫理ノ觀念

ニ依リ支配セラレ、モノニシテ從テ其存續期間ノ如キモ亦之ヲ確言スルヲ得ヘキモノニアラス唯律例ノ規定及慣習ヨリ歸納シテ其消滅時期ニ付テ述フレハ凡左ノ如クナルヘシ

(一) 尊長又ハ卑幼ノ死亡 尊長權ハ卑幼ノ年齢ニ關係ナク存續スヘキモノナルカ或ハ未成年ノ卑幼ニ對シテノミ行ハルヘキモノナルヤハ律例中一モ明文ノ存スルモノナク又慣習上一定シタルモノアルヲ見ス然レトモ尊長權ハ自然ノ倫理ニ基キ一家ノ秩序ヲ圖ルモノニシテ而シテ孝順ノ道尊卑ノ序ハ年齢ノ如何ニ依リ終始スヘキモノニアラサルカ故ニ支那法ニ於ケル尊長權ハ年齢ノ如何ニ拘ラス身ヲ終ル迄繼續スルモノト認ムルヲ至當トスヘク殊ニ嫁娶又ハ別籍異財ノ如キハ子女ノ年齢ニ拘ラス必其尊長ノ許諾ヲ要スルモノトス唯之ヲ古來ノ禮制ニ徵スルモ子女ニシテ冠笄スルトキハ父母モ亦之ニ對スル待遇ヲ異ニシ又今日實際ニ於テモ子女ニシテ成年ニ達シ又進ミテ嫁娶スルニ至レハ之ニ對スル監督保護ハ其必要ナキニ至ルヘキヲ以テ尊長權ハ實際ニ於テ其效用ノ大部分ヲ失フニ至ルヘク又尊長ニシテ却テ卑幼ノ扶養ヲ受クルカ如キモ亦常ニ見ル所ニシテ如斯場合ニハ實際ハ尊長權ハ全之ヲ行フノ餘地ナカルヘシ

尊長權ハ卑幼ノ終身ニ及フト同シク亦尊長ノ終身ニ及ヒ死亡ニ因ルノ外消滅スルコトナキヲ原則トスヘシ唯尊長ニシテ老衰事ニ堪ヘサルニ至ラハ實際尊長權ヲ行フ能ハサルニ至ルヘキノミ又支那法ニ於テハ尊長權ハ管ニ尊長ノ終身ニ及フノミナラス或點ニ於テハ其死後ニ及フトアリ例之祖父母父母死亡スルモ其喪服中ハ別籍異財嫁娶其他ノ行爲ヲ禁スルカ如シ此等ハ皆尊長ニ對スル孝順ノ倫理ヨリ來ルモノニシテ即尊長タルノ地位ハ其死後ニ至テモ尙或效果ヲ生スルモノト云フ可シ



(二) 尊長又ハ卑幼ノ離居 尊長權者ハ同居ノ尊長タルヲ要スルヤ否ヤハ又各場合ニ於ケル律例ノ明文ニ依テ決スヘキモノトス抑既ニ逃ヘタルカ如ク尊長卑幼ノ關係ハ家ヲ基礎トスルモノニアラズ親族關係ニ基クモノナルカ故ニ尊長卑幼ノ關係ハ家ヲ異ニスルモ亦存在スヘキモノトス故ニ尊長卑幼ノ身分ヲ基礎トスル刑事的規定ハ多クハ同居ト異居トヲ問ハス適用アリ刑律人命謀殺祖父母父母律ニハ明ニ不言祖父母父母謀殺子孫外祖父母謀殺外孫者統在尊長之内矣ト云ヒ家ヲ異ニスル場合ニモ適用アルコトヲ示ス其他ノ規定ニハ此點ヲ明言セサルモ尊長卑幼ノ身分ニ依リ刑ニ輕重アル場合ハ苟モ反對ノ明示ナキ以上ハ家ノ異同ヲ問ハサルモノト解釋スヘキカ如シ蓋此等ハ一ニ尊長卑幼ノ身分ニ基クモノナルカ故ニ家ノ異同ニ依リ差違アルヘキ理ナクハナリ反之尊長權ニ關シテハ原則トシテ之ヲ同居ノ尊長及卑幼ニ限ルヘキモノトス蓋尊長權ハ尊長卑幼ノ關係ヨリ生スルモノナレトモ元來一家ノ和睦結合ノ爲ニ存シ家族ノ身體財產ノ保護ヲ目的トスルモノナレハナリ律例ノ規定ニ依ルモ或ハ同居ノ尊長タルヘキコトヲ明言シ(卑幼私擅用財律)又ハ其規定中同居ヲ前提トス例之別籍異財律ノ如シ況ンヤ子孫カ居ヲ異ニシ籍ヲ別ニシ獨立ノ生計ヲ營ムニ至ラハ之ニ對シ尊長權ヲ行フノ必要ナキノミナラス尊長權ノ主タル效果ハ恰モ此別籍異財ノ點ニ存シ既ニ別籍異財ヲ許サハ尊長權ノ作用ハ其大部分ニ於テ消滅セルモノナルニ於テヲヤ即尊長權ハ原則トシテ同居ノ卑幼ニ對シテノミ行ハル、モノト認ムヘシ

前述ノ如ク尊長權ハ同居同居ノ尊長卑幼間ニアラサレハ行ハレサルヲ原則トス故ニ尊長ニシテ離婚又ハ離縁等ニ因リ家ヲ出ツルニ至リ又ハ卑幼ニシテ婚姻養子縁組出賣等ニ因リ家ヲ出テタル場合ハ尊長權ハ消滅スヘク又卑幼ニシテ尊長ノ許諾ヲ得別籍異財ヲ爲シ又ハ別居ヲ爲スニ至ル場合

ニモ尊長權ハ假令全然消滅ニ歸セストスルモ其大部分ニ於テ消滅ニ歸スルニ至ルヘシ殊ニ臺灣ニ於ケル螟蛉子及子女ノ出賣等ハ全ク實親トノ關係ヲ斷絶スルモノナルカ故ニ之ニ因リ實家ニ於ケル尊長ノ權利ハ全消滅ニ歸スヘシ

(三) 尊長權ノ濫用 尊長ニシテ尊長權ヲ濫用シ又ハ不行跡アルトキ若クハ財產ノ管理ニ失當ノ行爲アルトキハ其尊長權ノ全部又ハ一部ヲ喪失スヘキヤ否ヤニ付テハ素ヨリ之ニ關シテ律例上直接ノ規定ナク又實際ニ於テモ一定ノ慣例ナシ然レトモ(一)刑律訴訟干名犯義律ニ於テ卑幼ニシテ尊長ヲ訴告スルトキハ之ヲ罰スト雖モ若尊長ニ謀反大逆謀叛窩藏細姦等ノ重大ナル犯罪行爲アルトキ又ハ服親以上ノ尊長ニシテ卑幼ノ財產ヲ侵奪シ身體ヲ毆傷スル等ノ行爲アルトキハ之ヲ訴告スルヲ許シ此等ノ場合ニハ犯行者ハ各其律ニ從ヒ處斷スヘキモノトシ(二)其他尊長ノ權利ノ濫用又ハ不行跡ヲ罰スル規定少カラス例之立嫡法ニ違フヲ罰シ卑幼ニ對スル財產ノ分配公平ナラサルヲ罰シ又女又ハ子孫ノ婦ヲ人ニ與ヘ通姦セシムルモノヲ罰スルカ如キ是ナリ(戶律凡殺立嫡子違法律、卑幼私擅用財律、刑律犯姦姦妻姦妾姦姦律)而シテ此等ノ規定ハ素ヨリ公益ノ保護ヲ目的トスト雖モ其裏面ニ於テハ又卑幼ノ地位ヲ保護スルノ趣旨ナクンハアラス從テ尊長ニシテ此等ノ行爲アルトキハ尊長權ハ假令全然之ヲ喪失スルモノニアラストスルモ其行使ニ於テ制限ヲ受クヘキモノト認ムルヲ至當トスヘシ況ンヤ元來尊長權ナルモノハ孝道ニ因由シ孝道ノ重大ナルト共ニ尊長權モ亦極メテ強大ナルモノニシテ而シテ孝道ノ重大ナルハ又其裏面ニ於テ尊長慈愛ノ道ノ重大ナルコトヲ示スモノニシテ禮記大學編ニハ爲人子止於孝爲人父止於慈ト云ヘリ即尊長權ハ孝慈相待ヲ始メテ發生スルモノナルカ故ニ父慈ナラス尊長友愛ナラス權利ヲ濫用シ不行跡アルトキハ即其權利ヲ喪失スルモノトスルヲ至當トスルニ於テヲ



#### 第四節 親族會

##### 第一款 總說

###### 第一 親族會ノ沿革

###### (一) 支那古代ニ於ケル親族ノ會合

支那及臺灣ニ於テハ未親族會ナル法律上ノ制度アルヲ見スト雖モ親族相集リテ其親族ニ關スル重大ナル事件ニ關シ會議ヲ爲スノ慣習ナキニアラス加之親族間ノ輯睦ヲ圖ルヲ以テ主ナル目的ト爲ス親族ノ會合ハ周代既ニ官制ヲ以テ之ヲ設ケタルモノアリ所謂飲食禮ナルモノ即是ニシテ周禮第十八卷大宗伯ニ以飲食之禮親宗族兄弟トアルハ其濫觴ナリトス而シテ飲食ノ禮ニ二種アリ一ヲ族燕ト云ヒ他ヲ族飫ト云フ前者ハ平常無事ノ時ニ方リ親族ヲ會シテ飲酒ノ燕ヲ開キ相團樂シテ懿親ヲ圖ルモノヲ云ヒ後者ハ親族間ニ重大事件ノ發生シタル場合ニ方リ親族ヲ招キテ會議ヲ開キ慎重相謀テ救濟セシムルモノヲ云フ陳氏禮書ニ古者合族之禮方其平居無事則有燕以申好及其有大疑謀則有飲以圖事ト云ヒ又五禮通考趙田ノ說ニ飲食之禮有二一曰族燕文王世子所稱者是也族燕族食皆燕也而亦有不同平居無事則爲燕以申好大傳所謂合族以食大戴記季冬命國爲酒以合三族是族燕也又因祭而燕楚茨諸父兄備言燕私中庸燕毛所以序齒是亦族燕也一曰族飫因國事而飫與燕不同云々トアルハ其區別ヲ示スモノナリ而シテ前顯ノ記事ニ依ルモ族燕ニハ更ニ時燕ト祭燕トノ二種アリテ時燕ハ無事ノ場合ニ方リテ會燕スルモノヲ指シ祭燕ハ祭祀ノ場合ニ方リテ會燕スルモノヲ指ス而シ

テ飫燕ニモ亦定期ノ會合ト臨時ノ會合トノ二種アルカ如シ國語周語ニ飲以顯物(注顯物示物備也)燕以合好故歲飫不倦時燕不淫トアルニ對シ陳氏ノ解ニ飲以國事非必歲爲之也國語言歲飫時燕蓋明其疏數之異而已トアリ即時燕ハ族燕ノ本則ニシテ歲飫ハ族飫ノ本則ナリト雖モ時燕ニ對シ祭燕(主トシテ春秋ノ祭祀ヲ指ス)アル如ク族飫ニモ亦定期ノ會合ノ外ニ臨時ノ會合アルモノ、如シ

族燕ハ時燕ナルト祭燕ナルトニ關セス其主ナル目的ハ親族間ノ懿親ヲ圖ルニ在テ究竟スレハ一種ノ親睦會ニ外ナラスト雖モ飫燕ハ聊カ其目的ヲ異ニシ詩ノ鄭箋ニ私者圖非常之事若議大疑於堂則有飫禮焉トアリ又國語周語ニ夫王公諸侯之有飫也將以講事成章建大德昭大物也トアルカ如ク或重大事件ノ發生シタル場合ニ臨ミ會議ヲ開キ其事件ヲ審議協定スルヲ以テ主ナル目的ト爲スモノニシテ一種ノ合議體ノ制度ナリ但飲食禮ノ本來ノ旨趣ハ倫理的觀念ニ基キ一家宗族ノ平和ヲ保持スルニ在リ敢テ法律的觀念ニ基キ權利義務ノ關係ヲ解決スルノ旨趣ニアラサルカ故ニ到底今日ノ親族會ヲ以テ擬スルコトヲ得ス然レトモ支那ニ於テハ古來宗族ヲ以テ國家組織ノ單位ト爲シ之カ和輯懿親ヲ圖ルハ即治國ノ要件ナリト看做セルカ故ニ飲食禮ノ如キモ亦政治上ノ必要ニ基キ制定シタルモノナルコト疑ヲ容レズ是歷朝ノ共ニ之ヲ以テ禮制ノ一目ニ加フル所以ナリトス

###### (二) 臺灣ニ於ケル親族ノ會合

臺灣ニ於ケル親族會ハ之ニ關シ何等確定セル慣習アルニアラス從テ極テ渾沌タル狀態ニ在テ未法律上ノ一制度ヲ成スモノト認ムル能ハスト雖モ彼等親族間ニ於ケル情誼ハ比較的濃厚ナルト共ニ親族ニ關スル重大ノ事件アル場合ニハ親族相會シテ救濟ノ方法ヲ審議協定スルノ事實アルハ勿論又一般人民ノ觀念ニ於テモ如斯場合ニハ必親族ノ協議ヲ要スヘキモノトシ之ニ依テ事ヲ決セント



スルノ希望ヲ有スルコト明ナリ例之財産分配ノ場合ニ當テモ必親族ノ立會ヲ求メ鬪分字ヲ作製シ親族ノ署名捺印ニ依リ行爲ノ正確ヲ保障スルヲ例トスルコトハ鬪分字ニ徴シテ明ナルノミナラス其他不動産ノ賣買ニ關スル契字又ハ人身賣買ニ關スル契字ニ在テモ必先問伯叔兄弟人等不欲承受云々又ハ先儘問房親人、不欲承受云々ノ文句ヲ記入スルニ徴スルモ其一斑ヲ窺知スルニ足ルヘシ從テ人事ニ關スル舊慣ヲ調査スルニ當テハ此親族ノ會合ヲ不問ニ付スヘカラス今其目的權限組織招集決議ノ效力等ニ付テ略述スル所アラントス

## 第二 親族會ノ目的

臺灣ニ於ル親族會ハ敢テ何等ノ基礎アルニアラスト雖モ其根本的觀念ニ於テハ古ノ飲食禮ニ胚胎スルモノナルコトハ親族ノ會合スル場合ニ二様ノ區別ヲ爲シ一ハ祖先ノ祭祀ニ際シテ會合シ其靈前ニ燕ヲ開キ宗族申好ノ情誼ヲ全スルコトヲ其目的トシ一ハ親族間ニ重大事件ノ發生シタル場合ニ相會シテ審議協定スルヲ其旨趣ト爲スニ徴シテ推知スルコトヲ得ヘシ然レトモ兩者ノ會合ニ關シ名義上ノ區別アルニアラス共ニ親族請酒ノ燕ト稱シ唯其内容ニ於テ如上ノ區別アルニ過キス親族間ニ重大事件ノ發生スルニ當テ親族會ヲ開催スルノ目的ハ其事件ニ關シ最公平ナル且最適切ナル解決方法ヲ商議協定シテ親族間ノ平和ヲ保持セントスルニ在リトス蓋支那法及臺灣ノ慣習ニ於テハ家長權尊長權及夫權ノ三ハ相獨立シテ而シテ皆絕對の權力ノ性質ヲ有スルヲ原則ト爲スカ故ニ各種ノ事件ハ皆此三種ノ一ニ依リ專斷的ニ解決處分スルヲ得ヘキモノニシテ敢テ親族ノ協議ヲ要スルモノニアラスト雖モ而モ時ニ或ハ此等ノ權力者ヲ缺キ又ハ其完全ナル能力ヲ有セサルコトアリ或ハ親族間ニ權利ノ衝突ヲ生シ解決ニ苦シムコトアリ或ハ權力者敢テ專斷事ヲ決スルヲ欲

セス親族ノ協議ニ依ラントスル場合アリ又或ハ法制慣習上家長尊長其他ノ者ノ專斷ヲ許サス必其親族ノ協議ヲ要スト爲スモノアリ親族會ハ即此等ノ場合ニ於テ最公平ニシテ且最適切ナル解決ヲ爲サントスルヲ目的トス即此點ニ於テハ一般法制ノ認ムル親族會ノ目的ト敢テ異ル所ヲ見ス

## 第二款 親族會ノ組織

### 第一 親族會ノ會員

臺灣ニ於ケル親族會モ其根本的觀念ハ前述ノ如ク飲食禮ニ發スルモノナルカ故ニ本宗五服内ノ族親ヲ以テ組織シ外姻ヲ加ヘサルヲ本則トス然レトモ之ヲ實際ニ徵スルニ祭祀若クハ婚姻ノ如キ單純ナル事項ニ關スル會議ハ本宗ノ族親ノミヲ以テ組織シ敢テ外人ヲ加ヘスト雖モ財產相續ニ關スル紛争ノ如キ重大ノ事件ニ在テハ最公平ニシテ且最適切ナル解決ヲ講究スルノ必要アルカ故ニ必シモ本宗族親ニ限ラス外親其他ノ外姻族ヲ加フルコトアルノミナラス其人又ハ家ニ緣故アル者ハ勿論何等ノ緣故ナキ者ト雖モ其地方ニ於テ勢力アリ且德望アル人物ハ特ニ之ニ對シ出席ヲ請求シ其議事ニ付理非曲直ノ審判ヲ仰キ公平ナル決議ヲ爲スヲ普通一般ノ例トス但如此場合ニ於テモ外親其他外姻關係ヲ有スル者ハ本宗親族ニ準シ會員ト爲スコトヲ得ト雖モ何等親族關係ナキ外人ハ會員タル資格ヲ有セス唯公平ナル決議ヲ得ンカ爲ニ臨場ヲ請ヒ議事ニ對シテ批判ヲ求ムルニ過キス而シテ通常ハ族長ヲ以テ事實上ノ會長ト爲シ其裁決ニ從フヲ例ト爲スカ故ニ親族ニアラス且其人又ハ家ト何等緣故ナキ他人ノ臨場ヲ請ヒ其審判ヲ仰クハ族長カ會長タル資格ナキ場合若クハ親族間ニ學識經驗ニ富メル人物ナキカ如キ場



要之本宗族親ハ當然親族會ノ會員タル資格ヲ有シ外親其他ノ外姻族ハ親族會ノ承認ヲ得テ始テ會員タル資格ヲ有シ何等親族關係ナキ者ハ全然會員タル資格ヲ有セス但其請求ニ應シ臨席シタル場合ニ限リ其議事ニ對シ批判ヲ與フル權利アルモノトス

然レトモ尙之ヲ實際ニ質スニ本宗族親ハ當然親族會ノ會員タル資格ヲ有スト雖モ通常ハ各家ノ家長若クハ家長ヲ代表スル者ヲ以テ組織スルヲ例トシ宗族ノ全體ヲ召集スルカ如キコトナキノミナラス又之ヲ召集スルコトヲ要セサルモノトス又親族會ニ列スルハ通常男子ニ限リ女子ハ之ニ列スルコトナシ

又親族會ニ出席シタル者ハ其人又ハ家ノ利益ニ關シ誠實公平ノ意見ヲ以テ其意見ヲ開陳シ及表決ニ加ハル權利義務ヲ有ス然ルニ親族會ノ召集ヲ請求シタル本人及其議事ニ直接ノ利害關係ヲ有スル者ハ誠實公平ノ意思ヲ缺クノ虞アルヲ以テ議事ニ對シ表決ノ數ニ加ハルコトヲ得ス從テ又其會員タルコトヲ得サルモノトス

第二 親族會ノ召集

臺灣ニ於ケル親族會ハ何等ノ基礎ナキト共ニ又何等ノ制限ナキカ故ニ親族會ノ開催ニハ必シモ之ヲ召集スルノ手續ヲ要スルニ限ラス親族間ノ事件ニ關シ苟モ會議ヲ開催スル必要アリト認メタルトキハ官衙公署ノ認許ヲ經ルコトヲ要セサルハ勿論會議ヲ要スル事件ノ本人又ハ利害關係人ノ請求ヲ待タス親族中ノ重ナル者ノ發意ニ依リ隨時ニ會議ヲ開催スルコトヲ妨ケス然レトモ臺灣ニ於テモ如斯キハ變例ニ屬シ常例トシテハ特ニ通知ヲ發シ親族會召集ノ手續ヲ爲スモノトス

親族會ヲ召集スル方法ニ二種アリ一ハ會議ヲ要スル事件ノ本人自身ヨリ親族ニ對シ集會ヲ請求スルモノタリ一ハ會議ヲ要スル事件ノ本人又ハ利害關係ヲ有スル者ノ請求ニ因リ親族中ノ重ナル者カ主唱者ト爲リテ集會ヲ請求スルモノタリ而シテ前者ハ概シテ權利者ノ地位ニ在ル者カ或行爲ヲ爲ス場合ニ行爲ノ正確ヲ保障スルノ必要ニ基キ自己ノ名義ヲ以テ集會ヲ請求スルモノニ係リ後者ハ概シテ義務者ノ地位ニ在ル者カ或權利ニ服スル能ハサル場合ニ親族ノ救済ヲ求ムルカ爲或親族ノ名義ヲ以テ集會ヲ請求スルモノニ係ル然レトモ召集ヲ受ケタル者カ出席ノ義務ヲ有スルノ點ニ於テハ兩者同一ナリ

親族ニ對シ集會ヲ請求スル方式ハ一定セスト雖モ赤紙帖ニ其理由ヲ示シ集會ヲ乞フ旨ノ書面ヲ發スルヲ普通ノ例トシ而シテ其書式ハ凡左ノ如シ

• 爲家産分析事消 ○○月○○日正午  
 治杯候駕 宗弟△△頓首拜  
 △△兄 伏祈早臨筵在△△祠堂内

右ハ或親族ノ名義ヲ以テ集會ヲ請求スルモノニ係ル而シテ此通知ヲ受ケタル者ハ必出席ノ義務ヲ有ス然レトモ會議ヲ要スル事件ノ性質若クハ其事件ノ本人トノ關係如何ニ依リ多少ノ差異ナキニアラス例之祖先ノ祭祀ニ關スル事件ノ如キハ親族一般ニ通スルモノナルカ故ニ親族一般ニ出席ノ義務ヲ有スルト同時ニ又出席ノ權利ヲ有ス反之卑幼ノ身上ニ關スル事件ナルトキハ尊長ノ地位ニ在ル者ハ當然出席ノ義務アルモ尊長ノ地位ニ在ラサル者ハ必シモ出席ノ義務ヲ負ハサルカ如シ



又親族會招集ノ通知ニ接シタル者ハ必出席ノ義務アリト雖モ隔地ニ在ル場合又ハ已ヲ得サル事故アル場合ハ之ヲ辭スルコトヲ得又代理人ヲ以テ其會議ニ列セシムルコトヲ得但代理人モ亦親族ノ一人タラサルヘカラス而シテ代理人ノ意見及表決ニ對シテハ本人其責任ヲ負フヘキモノトス

親族會召集ノ通知ニ接シ出席セサル者ハ理由ノ有無ニ關セズ其決議ニ對シテ故障ヲ爲スコトヲ得ス但其決議カ公平ヲ缺キ又ハ法制及慣習ノ本則ニ反スルトキハ親族會ノ目的ニ反スルト共ニ其決議ハ有效ニ成立セリト云フヲ得サルカ故ニ故障ヲ爲スヲ妨ケス而シテ是事件ノ本人又ハ利害關係人ニ於テモ同一ナリトス親族會ハ通常祖先ノ靈前ニ於テ族儀ノ式ニ倣ヒテ之ヲ開クヲ例トス而シテ之ニ要スル費用ハ何レノ場合ニ在テモ集會ヲ請求シタル者ノ負擔ニ歸スルモノトス

第三 親族會決議ノ方法

臺灣ニ於ケル親族會ノ議事ハ敢テ多數ノ意見ニ依テ決スルヲ原則トセス又敢テ尊長ノ意見ニ依テ決スルヲ原則トセス即最公平ニ且最適切ナル論議ニ依テ決スルヲ原則ト爲ス故ニ或事件ニ對スル意見カ甲乙二派ニ分レタルトキハ人數ノ多少ニ關セズ全然之ヲ對等ノ意見ト看做シ學識經驗アリ且德望アル長者ノ審判ヲ仰キテ決定スルヲ例トス是前述ノ如ク親族間ニ衆ニ長ト爲リテ事理ヲ解決スル人物ナキトキハ特ニ其地方ノ勢望アル人物ノ臨場ヲ請ヒテ其審判ヲ仰クヲ一般ノ慣習ト爲ス所以ナリトス

又會員ノ員數ニ在テモ何等ノ制限ナキヲ以テ或ハ奇數ナルコトアリ或ハ亦偶數ナルコトアリテ一定セズ而シテ苟モ親族中ノ重ナル者ニシテ出席スレハ親族會ハ即時ニ成立スルヲ以テ決議ヲ爲スコトヲ得ルモノトス

第三款 親族會ノ權限

第一 親族會ノ決議事項

親族會ハ親族間ノ平和ヲ保持スルノ必要ニ基キ自然的ニ發生シタルモノナルカ故ニ苟モ親族間ノ平和ニ關係アル事件ハ何事ニ限ラス之ヲ解決救済スル義務アルト共ニ又之ヲ解決救済スルノ權利アルモノトス從テ其權限ハ甚廣大ナルモノナリト雖モ而モ苟モ其家長權尊長權及夫權ノ三種ニ於テ完全ナル權利行使者アル以上ハ自進ミテ之ヲ拘束スル權能ヲ有セス亦其必要ナキモノトス故ニ親族會ノ權限ノ重ナルモノヲ舉レハ左ノ如シ

- (一) 家長權尊長權又ハ夫權ノ行使者ナキ場合又ハ行使者アルモ能力不完全ナル場合ニ於テ之ニ代リ其權利ヲ行フコト
  - (二) 親族間ニ權利ノ衝突ヲ生シ當事者自身ニ解決スルコト能ハサル場合ニ於テ公平ノ解決ヲ與フルコト
  - (三) 家長、尊長、夫等カ自事件ノ處置ヲ親族ノ協議ニ任スル場合ニ於テ協定以テ解決ヲ與フルコト等ニ歸スヘシ
- 親族會ノ會議ノ目的タル事件ノ種類ハ千種萬樣素ヨリ一定セズ而シテ之ニ關シ何等ノ制限アルニアラサルカ故ニ如何ナル事項ト雖モ之ヲ親族會ニ付スルヲ妨ケス然レトモ通常親族會ノ會議ニ付スル事件ノ重ナルモノヲ舉レハ左ノ如シ
- (一) 祖先ノ祭祀ニ關スル件



(二) 親族ノ財産ニ關スル件殊ニ不動産ノ處分ニ關スル件  
 (三) 幼年其他無能力ナル親族ノ爲ニ託孤又ハ管理人ヲ選定シ之ヲ監督シ又ハ之ヲ改任スルノ件  
 臺灣ニ於ケル託孤ハ後ニ述フルカ如ク我國法上ノ後見人ニ相當スルモノニシテ本來尊長權者殊ニ父ノ遺言ニ依リ選定スヘキモノナリト雖モ父カ遺言ヲ爲サスシテ死亡シタルトキ又ハ父カ尊長權ヲ行フコト能ハサル場合ニハ親族會ニ於テ之ヲ選定スルコトヲ得ルハ大多數者ノ齊ク認ムル所ナリ然レトモ中ニハ託孤ヲ爲スノ權利ハ尊長殊ニ父ニ專屬スル權利ニシテ父以外ノモノニ於テハ絶對的ニ託孤ヲ選定スル權利ナク從テ親族會ノ選定シタルモノ、如キハ純然タル託孤ニアラス但之ニ對シテハ特別ノ名稱ナク單ニ「公舉的人」ト稱シ相談ノ役ニ充ルニ過キスト主張スル者アリ而シテ此說ヲ主張スル者ハ中部臺灣ノ一部ノ者ニ過キスト雖モ託孤ノ本則トシテハ此說ヲ是認スル者少ラス然レトモ其權限ニ至テハ此種ノ者モ亦敢テ託孤ト異ル所ナキカ如シ

(四) 家長權ヲ行フコト能ハサル家長ニ代テ家族ヲ保護監督スルノ件  
 (五) 尊長權ヲ行フコト能ハサル尊長ニ代リ卑幼ノ婚姻、離婚、又ハ養子縁組ヲ主ルノ件  
 (六) 相續ニ關シ宗祧承繼人ヲ選定シ及財産ノ圖分ニ關シテ同意ヲ爲シ又ハ故障ヲ爲スノ件

第二 親族會決議ノ效力

親族會ノ決議ハ親族一般ニ對シ通性ヲ有スル事件例之祭祀ニ關スル事件ノ如キニアラサレハ親族一般ニ對シテ完全ナル決議ノ效力ヲ有セスト雖モ元來親族會ノ決議ハ最公平ナルコトヲ要スルト共ニ又性質上最公平ニシテ且最適切ナルモノト看做セルカ故ニ如何ナル事件ニ關スル決議ナルモ利害關係人ハ必之ニ服スルヲ例トシ之ニ服セサルカ如キハ極テ稀ナリトス

然レトモ親族會ノ決議ハ未親族間ノ事件ニ對スル最終ノ決定ニアラサルハ勿論法律上ノ效力ヲ有スルモノニアラサルヲ以テ強制的ニ之ニ服從セシムルコトヲ得ス是親族間ニ於テ財産其他ニ關スル訴訟ノ絶止セサル所ナリ但親族會ノ決議ニ服セス進ミテ官廳ノ裁判ヲ仰クニ至リタルトキハ官廳ハ親族會ノ決議ニ重ヲ置キテ裁判ヲ爲スヲ例トセルカ故ニ親族會ノ決議ハ毎ニ有效ノ結果ヲ見ルヲ常トセリト云フ

親族會ノ目的ハ前述ノ如ク最公平ニシテ且最適切ナル方法ヲ講究シ親族間ノ平和ヲ保持スルニ在リ從テ其決議ハ性質上又最克ク法制及慣習ニ適合セルモノナラサル可ラス故ニ其決議カ法制及慣習上ノ本則ニ違犯スルトキ又ハ其決議カ事實上不當ニシテ親族會ノ目的ニ反シ却テ親族間ノ平和ヲ害スル事實アルトキハ決議タルノ效力ナク從テ利害關係人ハ之ニ對シテ故障ヲ述フルコトヲ得ルモノトス

### 第三章 婚姻

#### 第一節 總說

##### 第一款 婚姻制度

婚姻ハ人類ノ生存ニ缺クヘカラサルノ要件ナルカ故ニ何レノ國ト雖モ婚姻ニ關スル制度ハ比較的早ク制定セラレタル事實アリ然レトモ其制度ノ最早ク整備シタル國ヲ索ムレハ支那ノ如キハ蓋其魁タルモノニ屬ス抑支那ニ在テハ西曆紀元前約三千年即大昊伏羲氏ノ時ニ於テ既ニ嫁娶ニ關スル制度ヲ設ケタルコトハ史上ノ事實ニ屬シ夙ニ其觀念ノ發達較著ナリシコト亦之ヲ易ニ徴シテ明ナ



第一 婚姻ノ觀念

支那ニ於ケル婚姻ノ根本觀念ハ易ニ依リ之ヲ識ルコトヲ得易ハ支那ノ古典中最古ク上下二經ヲ基礎トシ上經ハ乾卦ヲ首トシ坤卦ヲ次トス乾ハ天ニシテ坤ハ地ナリ是則天地ヲ定メ陰陽相和シテ萬物生育スルノ義ヲ示ス下經ハ咸卦ヲ首トシ恒卦ヲ次トス咸ハ男女感應ノ義ニシテ即男女間ノ意思投合ヲ意味シ恒ハ恒久不變ノ義ニシテ即男女兩性ノ終生ノ結合ヲ意味シ即婚姻ノ根本觀念ヲ示スモノニシテ其之ヲ下經ノ首ニ置キタルハ婚姻ハ人倫ノ始ニシテ夫婦ハ社會組織ノ源タルコトヲ示ス程傳ニ天地萬物之本夫婦人倫之始所以上經首乾坤下經首咸繼以恒也天地二物故兩卦分爲天地之義男女交合而成夫婦故咸與恒皆二體合爲夫婦之義トアルハ即是ナリ(易傳)此ニ依テ觀レハ三代以前既ニ婚姻ヲ以テ男女ノ意思投合ニ基ク終生ノ結合ニシテ家族制度ノ基礎ヲ成シ社會組織ノ本源ト爲ルモノタルコト認メタルモノトス

支那ノ婚姻ハ上述ノ如ク其初天地陰陽ノ理法ニ象リテ其原則ヲ定メタルモノニシテ即咸ノ卦ハ陽先動キテ陰之ニ從フノ理ニ法トリ艮(即少男)ヲ下トシ兌(即少女)ヲ上トス是婚姻ノ契約ハ男家先女家ニ求メ女家之ニ應シテ始テ成立スルコトヲ示ス象ノ下傳ニ柔上而剛下二氣感應以相與止而說男下女是以利貞取女吉也ト曰ヒ又程傳ニ咸之爲卦兌上艮下少女少男也男女相感之深莫如少者故二少爲感也艮體篤實止爲誠懇之義男志篤實以下交女心說而上應男感之先也男先以誠感則女說而應トアルハ即婚姻成立ノ根本觀念ヲ示セルモノタリ恒ノ卦ハ夫婦既ニ位ヲ定メテ室家ヲ成セルノ象ナリ故ニ震(即長男)ヲ上トシ巽(即長女)ヲ下トス是夫ハ一家ノ主ニシテ家政ヲ主宰シ婦ハ夫ニ服シテ内助ノ

任ニ當ルヲ法ト爲スコトヲ示ス程傳ニ咸少男在少女之下以男下女是男女交感之義恒長男在長女之上男尊女卑夫婦居室之常道也トアルハ即夫婦關係ノ根本觀念ヲ示セルモノトス

第二 婚姻ノ性質

以上記述スル所ヲ以テスレハ支那ニ於ケル婚姻ハ近世諸國ノ法律ノ認ムル婚姻ト同シク一方ニ於テハ夫婦ノ關係ヲ意味シ他ノ一方ニ於テハ夫婦ノ關係ヲ生セシムヘキ男女間ノ意思表示ヲ意味スルモノト謂フコトヲ得又其婚姻ヲ以テ家族及親族關係ノ基礎ト爲スト共ニ社會組織ノ根本ト爲セルコトハ前掲程傳ノ外又易ノ序卦傳ニ有天地然後有萬物有萬物然後有男女有男女然後有夫婦有夫婦然後有父子有父子然後有君臣有君臣然後有上下有上下然後禮義有所錯夫婦之道不可以不久也故受之以恒トアルニ徴シテ明ナリ故ニ支那ニ於テハ古來婚姻ヲ以テ禮教ノ本源ト爲シ法律ニ依リ其制度ヲ保持スルニ務メタリ法律上ヨリ觀タル支那ノ婚姻(Wedding)支那雜著ノ一ノ著者ビエールホアン氏ノ序ニ太古以來清國ノ立法者ハ婚姻契約ニ關シテハ特ニ潛心留意シ一般人民モ亦之ニ對スルニ宗教的尊敬ノ念ヲ以テセリ是蓋内ハ一家ノ品位ヲ保テ外ハ一國ノ生存ト其繁榮トノ要素ヲ生スヘキ豐富ナル根源一ニ此ニ存スト思惟セラレタリト云ヘルハ能ク其肯綮ヲ獲タルモノトス

然レトモ支那ノ婚姻ハ以上述フルカ如ク禮教上ノ必要ニ基キテ設ケラレタルモノナルカ故ニ其本來ノ性質ハ法律上ノ制度ト云ハシヨリハ寧禮教上ノ制度ニ屬シ法律ハ禮ノ效力ヲ保持スルヲ目的トセリ從テ支那ノ婚姻ハ近世諸國ノ婚姻ニ比シ多少其趣ヲ異ニス近世諸國ノ法律ハ婚姻ヲ以テ法律上ノ行爲ト爲スカ故ニ尊重ヲ配偶者ノ意思ニ置キ其意思ノ合致ヲ以テ缺ク可ラサルノ成立要件ト爲スト雖モ支那ノ婚姻ハ本來禮教上ノ行爲ナルカ故ニ重ヲ人倫ニ置キ父母ノ承諾ト媒人ノ媒約



トヲ以テ成立ノ要件ト爲ス成ノ卦ハ配偶當事者ノ意思表示ヲ意味スト雖モ只其意思ニ放任スルニ非ス乃父母其意ヲ諒シ媒人ヲ介シテ婚約ヲ締結スルモノトス是血氣思想未定マラナル少男少女ノ意思ニ放任スルトキハ動モスレハ一時ノ情緒ニ纏綿シテ婚ヲ結フノ結果濫婚濫離ノ弊ヲ生シ延テ社會ノ秩序ヲ紊亂スルノ虞アリト爲スニ因ル白虎通ニ人道所以有嫁娶何以爲情性之大莫若男女ノ女之交人情之始莫若夫婦(中)男不自專娶女不自專嫁必由父母須媒約何遠耻防淫佚也トアルハ其原理ヲ示セルモノトス

又男女ノ配偶ヲ以テ婚姻ト稱スル理由ニ就テ按スルニ凡ソ婚約成立シ納徵請期ノ方式ヲ了シタルトキハ夫自昏ヲ期シ女家ニ往キテ妻ヲ迎ヘ妻之ニ因テ家ヲ去ルヲ法トス之ヲ稱シテ親迎ト云フ昏ハ所謂黃昏ニシテ日沒後二刻半ヲ指ス蓋陽往キ陰來ルノ義ニ取ル故ニ夫ヲ昏ト云ヒ妻ヲ姻ト云フ五禮通考及禮記昏義ノ敘言ニ夫昏禮萬世之始也人道之本也娶妻之禮以昏爲期因名焉婿曰昏妻曰姻トアルハ即是ナリ蓋夫昏ヲ期シテ來リ妻之ニ因テ去ル乃昏ト因トノ二字ニ女ヲ附シテ婚姻ト稱スルモノカ又一說ニハ婿ノ父ヲ姻ト爲シ婦ノ父ヲ昏ト爲スト云ヒ或又婿ノ黨ヲ姻兄弟ト爲シ婦ノ黨ヲ昏兄弟ト爲スト云フ亦以テ交互參稽スヘキナリ

第三 婚姻ノ目的

支那ハ祖先敎國ナリ故ニ祖先ノ祭祀ヲ營ミ其冥福ヲ祈ルヲ以テ子孫ノ絶對的義務トス其婚姻ヲ重シスルノ趣旨モ亦此ニ存ス禮記昏義ニ昏禮者將合二姓之好上以事宗廟而下繼後世也故君子重之トアルハ婚姻ノ目的ヲ示セルモノナリ要スルニ支那系ノ婚姻ハ上ハ祖先ノ祭祀ヲ繼承シ下ハ子孫ノ斷絶ヲ防クヲ以テ目的トス故ニ其儀式ノ如キモ總テ祖先ノ廟堂ニ於テ之ヲ行フヘキモノトス同書

下項ニ是以昏禮納采問名納吉納徵請期皆主人筮几於廟而拜迎於門外人揖讓而升聽命於廟所以敬慎重正昏禮也トアルハ即其方式ヲ示セルモノトス

支那ハ又家族制度ノ國ナリ故ニ家ヲ以テ國家ノ單位ト爲スト共ニ血族相續ヲ以テ唯一ノ原則ト爲ス其婚姻ヲ重シスルノ理由モ亦此ニ存ス故ニ一方ニ於テハ異姓ノ養子ヲ禁スルト共ニ他方ニ於テハ又妻ノ外妾ヲ置クコトヲ公許ス然レトモ其原則ハ一夫一妻ニシテ妻ヲ有スル者ハ更ニ妻ヲ娶ルコトヲ得サルノミナラス諸侯以上ニ在テハ正室死スレハ再正室ヲ娶ルコトヲ得サルヲ本則トス白虎通ニ或曰天子娶十二女法天有十二月萬物必生也必一妻何防淫佚也爲其棄德嗜色故一妻而已人君無再娶之義也トアルハ天子ニ再娶ノ義ナキコトヲ示シ又禮ノ喪服小記ニ聘適未往而死媵當往否乎人君不再娶之義也天命不可保故一娶九女トアルハ諸侯ニ再娶ノ義ナキコトヲ示ス蓋其一夫一妻ヲ以テ原則ト爲スハ亦天象ノ理法ニ取ル傳ニ一晝一夜爲一日一男一女爲一室トアルハ即其據テ本ク所ナリトス而シテ妻ト妾トノ區別ハ白虎通ニ妻者齊也與夫齊體自天子至庶人其義一也妾者接也以時接見也トアルモノ是ニシテ即妻ハ夫ト同化一體ノ狀態ニ在リト雖モ妾ハ唯時時接見スルコトヲ得ルニ過キス故ニ妻ヲ娶ルニハ必六禮ヲ備フルコトヲ要スルモ妾ハ然ラス禮記內則ニ聘曰妻奔曰妾六禮不備謂之奔トアルハ此區別ヲ示セルモノトス

要スルニ支那ノ婚姻ハ子孫ノ繁殖祭祀ノ繼承ヲ以テ其目的ト爲スカ故ニ一方ニ於テハ三年子ナキ者ハ去ルヲ法ト爲スト雖モ(七出)亦他方ニ於テハ三年ノ喪ヲ共ニシタル者ハ此限ニ在ラスト爲ス(三去)其同姓ノ婚姻ヲ禁スル趣意ノ如キモ亦同姓ハ同宗即同血族ニ係リ同血族ノ婚姻ハ倫理ニ反シ禽獸ニ近シトノ觀念ニ因ルト雖モ亦血統ノ斷絶ヲ防クニ在ルコトモ其一理由ニ屬ス左氏傳(僖公二十三年)



ニ鄭叔詹曰男女同姓其生不繁トアリ又同書（昭公元年）ニ子產曰僑聞之內官不及同姓其生不殖美先盡矣則相生疾是以君子惡之故志曰買妾不知其姓則卜之違此二者古之所慎也男女辨姓禮之大司也トアルハ即其例證ナリ蓋同姓ノ通婚ヲ禁セルハ果シテ上古ヨリ既ニ同血族間ノ婚姻カ子孫ノ生殖ニ有害ナリト云フ思想ヲ有シタルニ基クヤ或ハ後世ノ假託ニ出ツルヤハ稍疑問ニ屬スト雖モ支那ニ於テハ代以前既ニ諸般ノ研究發達シ就中醫術ノ如キモ大ニ觀ルヘキモノアリシコトハ黃帝内則其他醫書三ノ載スル所ニ依リ其一斑ヲ知ルヘキモノアリ（本會發行清國行政法第二卷）果シテ然ラハ三代以前ヨリ既ニ同血族ノ婚姻ヲ以テ生理上有害ナリトノ觀念ヲ有セシコト亦敢テ諍フヘキニ非ス殊ニ周代天子后ヲ迎フル場合ニハ必異姓ノ三國ヨリ腹ヲ娶ルヲ例トシ其理由ハ一國ハ血脈相通セルノ恐アリ以テ子ナキヲ防クニ在リトセリ白虎通（不娶兩姓何傳異氣也娶三國女何廣異類也恐一國血脈相似俱無子也）トアルハ即是ナリ此一事ニ徵スルモ同血族ノ婚姻ヲ禁シタルノ理由ハ極端ナル倫理觀念ノミニ因ルニ非サルコト亦明ナリトス

## 第二款 婚姻ノ沿革

支那ニ於テモ原始時代ニハ史家ノ所謂共同婚若クハ掠奪婚等ノ事實アリシヲ疑ハスト雖モ漢族建國以後ハ諸般ノ制度ト共ニ婚姻制度モ漸次整備シ一般人民モ亦婚姻ヲ尊重スルニ至レリ然レトモ周代以前ハ成文ノ規定未備ハラサリシヲ以テ其内容ヲ詳ニスルコトヲ得ス故ニ周代以前ハ周代ノ制度ト一括シ周代以後ハ唐代ノ制度ト一括シ唐代以後ハ明代ノ制度ト一括シテ以テ其沿革ノ概要ヲ叙述セントス

### 第一 自伏羲氏至周ノ制度

支那ニ於テハ伏羲氏以前ニ婚姻制度ノ端ヲ開キタルカ如ク杜氏通典ニ遂皇始有夫婦之道ト記シ五禮通考ニモ又遂皇始立七政始有夫婦ト記ス然レトモ其内容豊ナラス而シテ伏羲氏ノ時ニ及テハ婚姻ノ制アリシコト其傳記ニ制嫁娶以儷皮爲禮正姓氏通媒約トアルニ徵シテ知ルヘシ上古ニ在テハ鳥獸ノ皮ヲ以テ衣服ト爲シタルカ故ニ婚姻ノ場合ニハ一對ノ鳥獸ノ皮ヲ以テ結納ノ禮トセリ即後ノ納徵又ハ納幣ノ禮ニ當ル儷トハ一對ノ義ニシテ皮ハ鳥獸ノ皮ヲ云フ後世ノ夫婦ヲ稱シテ伉儷ト云フハ此ヨリ昉ル其正姓氏トアルハ姓氏ハ男女ノ血統來歴ヲ證明スル標目ナルカ故ニ其混亂ヲ正シテ以テ同宗異宗ノ別ヲ明ニセリ是男ハ氏ヲ稱シ女ハ姓ヲ稱スルノ端ヲ發セルモノニシテ即後ノ間名ノ權輿ナリ又通媒約トアルハ媒約ニ依テ婚約ヲ行フノ義ニシテ其目的ハ淫佚野合ノ弊ヲ防クト共ニ社會ノ秩序ヲ保持スルニ在リ

要スルニ支那ノ婚姻制度ハ伏羲氏ノ時始テ其基礎ヲ成シタルモノニシテ當時ハ（一）氏姓ヲ明ニスルコト（二）媒人ヲ立ツルコト（三）儷皮ヲ授受スルコトノ三件ヲ以テ婚姻成立ノ要件ト爲セリ通鑑女皇氏ノ傳紀ニ女皇氏一曰女媧與太昊同母佐太昊正婚姻是爲神媒トアルハ女皇氏カ伏羲ヲ輔ケテ婚姻制度ヲ設タルト共ニ自媒約ノ任ニ當リタルコトヲ示セルモノタリ降テ五帝ノ時代ニ及テハ前記要件ノ外更ニ父母ノ承諾ヲ要スルニ至レリ杜氏通典ニ五帝取時娶妻必告父母トアルハ即是ナリ然レトモ父母ノ承諾ヲ要スルニ至リタルハ五帝中何レノ時代ニ始リタルカハ明ナラス唯堯舜ノ時代ニハ其制アリシコト孟子ニ萬章問曰舜之不告而娶何也孟子曰告則不得娶男女居室人之大倫也如告則廢人之大倫以虧父母是以不告也トアルニ徵シテ推知スルヲ得尙婚姻年齡ニ付テモ當時既ニ一定ノ慣



例アリシコトハ尙書堯典ニ有鰥在下曰虞舜(中)釐降二女子媾納嬪于虞トアルニ對シ劉向ノ烈女傳ニ  
 二女釐年及笄古帝未必無相攸之意故四岳舉舜首言有鰥云々ト記ス蓋鰥トハ婚姻年齡ニ達シテ妻ナ  
 キ者ノ稱ニシテ舜時ニ年三十三ニ達セシコトハ孔叢子ニ子張問曰禮丈夫三十而室昔者舜三十而室而  
 書云有鰥在下曰虞舜何謂也孔子曰夫男子二十而冠冠而後娶古今通義也舜父頑母嚚莫克圖室家之端  
 焉故逮三十而謂之鰥也トアルニ微シテ知ルヘシ又笄トハ女子ノ十五歳ヲ指ス禮記内則ニ女子十有  
 五而笄二十而嫁トアルハ其定例ヲ示セルモノタリ蓋笄ニ及フトハ當時二女共ニ十五歳以上ニ達セ  
 ルノ意ニシテ其出嫁シタルハ二十歳ナリシコトハ杜氏通典ニ堯舉舜曰有鰥在人間以其二女妻之二  
 十而行之トアルニ微シテ知ルヘシ此ニ依テ觀ルモ當時既ニ男子ハ三十女子ハ二十ヲ以テ適婚年齡  
 ト爲シタルコト明ナリトス

世人動モスレハ前記堯典ノ記事ヲ以テ當時一夫多妻ノ慣習アリシカ如ク思惟スト雖モ支那ニ於テ  
 ハ既ニ述ヘタルカ如ク天象ノ學夙ニ發達シ諸般ノ制度皆陰陽ノ理法ニ基キテ其原則ヲ設ケタルモ  
 ノニシテ婚姻ノ如キモ一陰一陽ニ擬シ一夫一妻ヲ以テ本則ト爲セリ堯カ二女ヲ舜ニ嫁セシメタル  
 ハ舜ノ德ヲ試ミンカ爲ニシテ又敢テ二女ヲ共ニ正室トシテ與ヘタルニ非サルハ尸子(二十四)ニ堯聞其  
 賢微之草茅之中妻之以嬪媵之以英(一本作稱)云々ト記シ又杜氏通典ノ註ニ至舜不告娶不立正妃也但立  
 三妃而已謂三夫人トアルニ微シテ知ルヘキノミナラス又之ヲ嬪于虞ノ嬪字ニ就テ考フルモ嬪ハ婦  
 人ノ美稱ニシテ必シモ正室ノ義ニ非サルコトハ禮記曲禮ニ天子有后有夫人有世婦有嬪云々トアル  
 ニ據テ知ルヘキナリ然レトモ天子諸侯ニ在テハ既ニ述タルカ如ク其血統ノ絶フルハ社稷ノ滅亡ヲ  
 意味スルモノト爲シ正室ノ外妾ヲ置クコトハ事必要ノ制ト爲セリ乃舜ノ二女ヲ妻リタルモ亦此意

ニ外ナラサルコトハ孟子曰不孝有三無後爲大舜不告而娶爲無後也君子以爲賢告也トアルニ  
 微シテ明ナリ而シテ其妾ヲ置クニ至リシ起源ハ明確ナラサルモ國語ニ黃帝之子二十五人其同姓者  
 二人而已唯青陽與夷鼓皆爲己姓青陽方雷氏之甥也夷鼓魚氏之甥也其同生而異姓者四母之子別爲十  
 二姓トアリ又白虎通ノ註ニ帝嘗有四妃以象后妃四星其一明者爲正妃トアリ蓋當時ハ四星ニ象リテ  
 四妃ヲ置キ其中一人ヲ以テ正妃トシ他ハ皆妾ト爲シタルモノト思惟セララル果シテ然ラハ舜代以前  
 既ニ妾ノ制アリシコト明ナリトス蓋舜ハ娥皇女英ノ外尙一人ノ婦人アリシト雖モ何レモ父母ノ承  
 諾ヲ經サリシカ故ニ適室ヲ定ムルコトヲ得テ單ニ三夫人ト稱シタルモノトス夏ノ時代ニハ更  
 ニ親迎ノ方式ヲ定ムルト共ニ天子ハ虞ノ三夫人ニ三三九ヲ加ヘテ一妻十二人ト爲シタリ春秋說ニ  
 天子妻十二人即夏制也トアルハ是ナリ更ニ殷ニ至テハ又増スニ三九二十七ヲ以テシ合シテ三十九  
 人トセリ杜氏通典ノ註ニ殷人又増以三九二十七合三十九トアルハ是ナリ而シテ周ニ至テハ更ニ増  
 シテ一后三夫人九嬪二十七世婦八十一御妻トシ合シテ百二十人トセリ然カモ此等多數ノ婦女ハ悉  
 タ天子ニ奉侍スルニ非ス后ハ一人ニシテ三夫人九嬪以下皆皇后ニ奉侍シ内治ノ員ニ備ハル女官ナ  
 リトス周代ニ於テハ天子六宮ヲ立テ三公九卿二十七大夫八十一元士ヲ置キ以テ天下ノ外治ヲ聽キ  
 皇后亦之ニ倣ヒテ六宮ヲ立テ三夫人九嬪以下ノ女官ヲ置キ以テ天下ノ内治ヲ聽キタルモノトス禮  
 記昏義ニ古者天子之后立六宮三夫人九嬪二十七世婦八十一御妻而以聽天下之内治以明章婦順故內  
 和家理天子立六宮三公九卿三十七大夫八十一元士以聽天下之外治以明章天下男教故外和而國治故  
 曰天子聽男教后聽女順此之謂盛德云々トアルハ即是ナリ但前顯女官ノ中三夫人及九嬪ハ副妃ノ地  
 位ニ在リシコトハ白虎通ニ天子妻十二女法天有十二月萬物必生也トアルニ微シテ推知スヘシ要ス



ルニ天子一妻十二人ハ二六ノ數ニ本クモノニ係リ夏以來之ヲ以テ原則ト爲シタルモ殷及周ハ副妃ト女官トヲ混合セシカ故ニ前記ノ如ク其數ヲ異ニスルニ至リタルモノトス故ニ春秋時代ニ至テハ夏ノ質ニ從ヒ天子ハ一妻十二女(后一人他ハ副妃)公侯ハ一妻九女(正室一人他ハ媵)大夫ハ三女(一婦二妾)士ハ二女(一婦一妾)庶人ハ一夫一妻ト爲シタリ但其正室ハ各一定ノ名稱アリ天子ノ妃ヲ后ト曰ヒ諸侯ヲ夫人ト曰ヒ大夫ヲ孺人ト曰ヒ士ヲ婦人ト曰ヒ庶人ヲ妻ト曰ヘリ禮記曲禮ニ天子之妃曰后諸侯曰夫人大夫曰孺人士曰婦人庶人曰妻トアルハ即是ナリ

尙周ハ前代ニ鑑ミテ種々ノ要件ヲ規定シ婚姻制度ノ整備ニ務メタルカ故ニ其内容大ニ備ハリ後世ノ模範ヲ成スニ至レリ今其主要ナルモノヲ舉クレハ婚姻ハ上下ヲ通シテ六禮ヲ行フヲ本則ト爲シタルコト婚姻ハ異姓間ニ限リ同姓間ノ婚姻ハ絕對ニ之ヲ禁シタルコト等ハ其顯著ナルモノトス六禮トハ(一)納采(二)問名(三)納吉(四)納徵(五)請期(六)親迎是ナリ納采トハ適當ナル配偶者ヲ擇フコトヲ謂ヒ問名トハ其姓氏ヲ質スコトヲ謂ヒ納吉トハ縁談ノ吉凶ヲトシタル後正式ニ婚約ノ申込ヲ爲スコトヲ謂ヒ納徵トハ婚約調ヒタル後結納ヲ授受スルコトヲ謂ヒ請期トハ舉婚ノ期日ヲ相談スルコトヲ謂ヒ親迎トハ夫親ヲ往キテ妻ヲ迎フルコトヲ謂フ是婚姻成立ノ要件及順序ヲ示セルモノトス(禮氏)然レトモ周代ニ於テハ男女婚姻ノ時期ヲ失スルヲ以テ其一生ヲ過ルモノト爲シタルカ故ニ内外事故アリ六禮ノ備フルヲ待テハ其時期ヲ失スルノ虞アル者ニ限リ特ニ略式ニ依テ婚姻スルコトヲ許セリ周禮地官媒氏ニ掌萬民之判凡男女自成名以上皆書年月日名焉令男三十而娶女二十而嫁云々トアルハ適婚年齡ノ本則ヲ示セルモノニシテ其次項ニ仲春之月令會男女於此時也奔者不禁若無故而不用令者罰之トアルハ即其例外ヲ示セルモノトス

抑同姓ノ婚姻ヲ絕對ニ禁シタルノ理由ハ既ニ述ヘタルカ如ク一ハ同姓ハ祖先ヲ共ニシ血統ヲ同シクスル者ナルカ故ニ之カ婚姻ヲ通スルトキハ男女厚別ノ本義ヲ紊リ人倫ノ基礎ヲ破リ延テ社會ノ秩序ヲ打壞スルニ至ルモノト爲シ他ノ一ハ同血族ノ婚姻ハ血液ノ混敗ヲ醸シ子孫ノ繁殖ヲ害スト爲シタルニ在リ故ニ周代ニ於テハ氏姓ノ混亂ヲ正スト共ニ同姓ノ婚姻ハ百世ト雖モ絕對ニ相通セサルモノト爲シタリ家語ニ孔子曰同姓爲宗有合族之義故繫之以姓而弗別綴之以食而弗殊雖百世昏姻不得通周道然也トアルハ即是ナリ蓋周以前ニ在テハ必シモ同姓ノ婚姻ヲ禁セザリシカ如シ杜氏通典ニ昔人皇之代始有夫婦之教殷以上婚不隔同姓周則不娶宗族ト記シ魏書高祖紀ニ夏殷不嫌一姓之婚周世始絕同姓之娶ト記シ又御覽引禮外傳ニモ夏殷五世之後則通婚姻周公制禮百世不通所以別禽獸也ト記ス此ニ依テ觀レハ周以前ニ在テハ少クトモ五世ヲ經過シタル後ハ同姓ノ婚姻ヲ承認シタルコトヲ推知スヘシ是畢竟殷以前ニ在テハ親族關係ハ五世ニシテ消滅スト爲シタルニ因ルモノトス

如此同姓間ノ婚姻ヲ絕對ニ禁シタルハ周代ニ始ルコト明ナリト雖モ姻族間ノ婚姻ニ關シテハ周制甚簡ニシテ其内容ヲ詳ニスルコトヲ得ス唯春秋傳ニ宋三代無大夫惡其內娶也娶同姓者重人倫防淫佚與禽獸同也外屬小功以上亦不娶也トアルニ依レハ姻族ト雖モ小功(喪期三月)以上ノ喪服關係ヲ有スル者ハ婚姻ヲ爲スヲ得サリシコト明ナリ尙五不娶七出三不去ノ制ノ如キモ周代ニ始リタルカ如ク家語ニ孔子ノ言トシテ之ヲ載ス曰ク女有五不取逆家子者亂家子者世有刑人子者喪父長子者婦有七出三不去七出者不順父母者無子者淫僻者嫉妬者惡疾者多口舌者竊盜者三不去者謂有所取無所歸與共更三年之喪先貧賤後富貴凡此聖人順男女之際重昏姻之始也ト上記述スル所ノモノハ皆後



世婚姻制度ノ原則ヲ成セルモノトス

第二 自秦漢至唐ノ制度

支那ノ婚姻制度ハ以上述フルカ如ク伏羲氏ニ昉マリ五帝夏殷ヲ經テ周ニ至リ始テ備ハリ周以後ハ皆周制ヲ模範トシ其原則ニ基キテ制ヲ立テタルカ故ニ婚姻ノ基礎要件ハ歷朝殆ト其授ヲ一ニスルモ其形式ニ至テハ年代ト共ニ多少ノ差異ナキニ非ス今周代以後ノ制ヲ按スルニ秦代ノ制ハ史ニ明ナラサルモ漢代ニハ惠帝ノ六年令ヲ發シテ女子ハ十五歳以上出嫁スルコトヲ許スト共ニ若三十歳以内ニ婚姻セサルトキハ其主婚者ヲ罰金五算ニ處シタリ算ハ錢ノ標目ニシテ百二十錢ヲ云フ蓋其婚姻ヲ強制シタルハ人口ノ増殖ヲ圖ルノ必要ニ出テタルモノトス又漢代ニハ天子ヲ除クノ外皆親迎ヲ行ハシメタリ蓋周代ハ文王太姒ヲ娶ルノ時渭陽ニ親迎シタルヲ先例トシ天子諸侯皆親迎ヲ行フヲ禮トシタルモ春秋ノ世ニ及テハ天子諸侯共ニ親迎セズ天子ハ上卿諸侯ハ上大夫ヲ以テ迎ヘシムルヲ例トセリ孔子家語ニ孔子カ魯ノ哀公ニ切々親迎ノ要ヲ説キタルノ記事アルハ即當時既ニ親迎ノ禮廢タルコトヲ證スルニ足ル晉代ニハ武帝泰始九年詔制ヲ發シ公卿以下ノ女子ハ六宮ノ採擇ニ備ヘ其詮衡畢ラサル間ハ婚姻ヲ爲スコトヲ禁斷シ民間ノ女子ハ年十七歳ニ達スレハ出嫁ヲ許シ若父母出嫁セシメサルトキハ長吏ニ命シテ配偶セシメタリ(晉書武帝紀)皇室大婚ノ儀式ハ晉ニ至テ大ニ備ハリタルモ天子親迎ノ禮ハ終ニ實行セラレサリキ五禮通考蕙田ノ案ニ皇帝大昏至晉始具六禮亦緣士禮推之也禮重親迎而升平元年雖有版文仍遺大尉太保行事可見親迎之不可行於天子也(トアルハ)即是ナリ且晉末宋後ハ風俗奢侈ニ流レ婚姻ノ如キモ專虛飾ヲ事トシ一般ニ聘物ノ多少ヲ論スルニ至レリ故ニ南齊ノ武帝ハ其弊實ヲ糾正センカ爲ニ節文ヲ作テ之ヲ士庶ニ頒布シ之ニ反スル者ハ繩

スニ法ヲ以テシタリ然レトモ天下皆射利ニ趨リ貴族名門ト雖モ唯專財物ニ重ヲ置キテ婚姻ヲ爲シタルカ故ニ一片ノ法禁之ヲ拘束スル能ハス其弊北朝ニ及テ益甚シキニ至レリ故ニ北魏ノ高宗ハ和平四年詔ヲ發シテ皇族ノ師傅王侯伯及士民ノ家ハ百工伎巧ノ卑姓ト婚ヲ爲スコトヲ禁シ更ニ之ヲ律令ニ著シ永ク定準ト爲シ犯ス者ハ論スルニ違制ヲ次テシタリ次テ北齊北周ノ如キモ皆其糾正ニ務ムルコト頗至レリ亦以テ南北兩朝間風俗紊亂ノ一斑ヲ推知スルニ足ル唯後周ノ史上觀ルヘキモノハ武帝建德三年ノ詔(周書武帝紀)ニ自今已後男年十五女年十三已上爰及寡寡所在軍民以時嫁娶務從節儉勿爲財幣稽留トアルコト及同六年ノ詔ニ同姓百世婚姻不通蓋惟重別周道然也而娶妻買妾有納母氏之族雖曰異宗猶爲混雜自今以後悉不得娶母同姓以爲妻妾其已定未成者即令改聘トアルコト是ナリ蓋前者ハ當時專財物ニ重ヲ置キ幼男幼女ノ婚約行ハレタルコトヲ示シ後者ハ又當時氏姓紊亂シ同姓禁婚ノ制敢テ行ハレス殊ニ母族トノ婚姻ハ殆ト忌憚ナク行ハレタルコトヲ表明セルモノトス尙其後ニ於ケル宣帝ノ詔制ニ依ルモ喪服關係ナキ以上ハ母族トノ婚姻ハ之ヲ承認シタルコト明ナリ後周書宣帝本紀ニ宣政元年秋八月壬申遣大使巡察諸州詔制九條宣下州郡二曰母族絕服外者聽昏トアルハ即之ヲ證ス

隋ノ制ハ史ニ詳ナラス唯唐ハ律令其他隋ニ因リタルノ事實アルニ考フレハ隋ニモ婚姻ニ關スル法規ノ存シタルコトハ疑フヘカラス故ニ須ク唐制ニ徵シテ之ヲ類推スハキナリ唐代ニハ南北兩朝以來ノ弊習猶存シタルカ故ニ一方ニ於テハ姓氏ノ匡正ニ務メ他ノ一方ニ於テハ奢侈ヲ制スルト共ニ家ノ貧ナルカ爲ニ空ク婚姻ノ時期ヲ失シ其一生ヲ過マル者ヲ救済スルコトニ務メタリ乃太宗貞觀元年詔ヲ下シ庶民ハ男子二十以上女子十五以上ヲ以テ婚姻ヲ許スト共ニ若此年齡ヲ過キテ夫家ナ



キ者ハ州縣ヨリ禮ヲ以テ聘娶セシメ家貧ニシテ自行クコト能ハサル者ハ其郷里ノ富人及親戚ニ命シ資ヲ捐シテ送ラシメタリ但嫁夫六十寡婦五十ニ達スル者並ニ子女ヲ有スル婦人ニシテ節ヲ守ル者ハ強制ノ限ニ在ラストセリ(唐書本紀)永徽元年ニハ又李乾祐等ノ建議ニ基キ外姻ハ無服ト雖モ尊卑ノ分アル者ハ一般ニ婚姻ヲ爲スコトヲ禁シ之ヲ律ニ著シ以テ永ク後例ト爲スニ至レリ(杜氏通典)又顯慶四年詔ヲ天下ニ下シ身分階級ニ應シテ聘禮ノ程度ヲ定メ三品以上ノ家ハ絹三百匹ニ過クルコトヲ得ス四品五品ハ二百匹ニ過クルコトヲ得ス六品七品ハ一百匹ニ過クルコトヲ得ス八品以下ハ五十匹ニ過クルコトヲ得ストシ而シテ其聘禮ハ總テ之ヲ嫁女ノ資裝等ノ用ニ充ツヘキモノトシ其夫家ハ斷シテ陪門ノ財ヲ受クルコトヲ得スト定メタリ尙唐代ノ制ハ第三款婚姻ノ法規内ニ彼スルヲ以テ爰ニ之ヲ省略ス

第三 自宋至明清ノ制度

宋ハ太宗ノ太平興國七年昏娶儀制ヲ定ム今其内容ヲ詳ニスルコトヲ得スト雖モ禮志等載スル所ニ依レハ唐ノ開元禮ト同ク主トシテ皇室及品官以下ノ聘禮ニ關スル事宜ヲ定メタルモノニ係ルカ如シ然ルニ五禮通考董田ノ案ニ宋品官以下昏禮不如開元禮遠矣トアルニ依レハ其價值亦以テ推知セラルト雖モ士庶以下ノ婚姻ニ關シテハ司馬氏書儀朱子家禮等アリ此等ハ後世ノ準則ヲ成スモノトス

先宋史ニ據テ其特殊ノ點ヲ按スルニ仁宗天聖八年令ヲ發シ財ヲ以テ士族ヲ冒シ宗室ノ女ヲ娶ルコトヲ禁シ(宋史本紀)又至和元年詔ヲ下シ士庶ノ家ハ其常備ニ係ル者ト婚姻ヲ爲スコトヲ禁シ(宋史本紀)タル等ノ記事アルニ徵スルトキハ此ヨリ以前ハ庶民ト雖モ士籍ヲ買得スレハ宗室ノ女ヲ娶ルコトヲ得

又士庶共ニ其雇傭人ト婚姻スルコトヲ得タルカ如シ又禮志載スル所ノ熙寧十年ノ詔ニ依レハ祖免以上ノ親ハ雜類ノ家ト昏嫁スルコトヲ得ス云々ノ語アリ雜類トハ其解ニ舅嘗テ僕ト爲リ姑嘗テ娼ト爲リタル者云々トアルニ依レハ其賤族ニ屬スルモノタルコトヲ知ルヘク果シテ然ラハ熙寧十年以前ハ宗室祖免以上ノ親ト雖モ此等雜類ト婚姻スルコトヲ妨ケサリシモノト見サルヘカラス亦以テ當時專財產ニ重ヲ置キ門閥ニ重ヲ置カサリシコトヲ推知スヘキナリ

尙適婚年齡其他ノ要件ニ付テハ司馬氏書儀ニ之ヲ載ス曰ク男子年十六至三十女子十四至二十身及主昏者無期以上喪皆可成婚必先使媒氏往來通言俟女氏許之然後遣使者納采云々ト此ニ依テ觀レハ當時ハ男子十六歳以上三十女子十四歳以上二十ヲ以テ適婚年齡ト爲シ配偶者及主昏人ニ期即一年以上ノ喪服ナキ場合ニハ婚姻ヲ爲スコトヲ得タルモノトス朱子家禮載スル所モ亦之ト大同ニシテ小異ナリ唯家禮ハ世俗ノ變遷ニ鑑ミ時宜ニ應シテ同名ヲ以テ納采ニ入レ納吉及請期ヲ以テ納幣ニ入レ即六禮ヲ約シテ三禮ト爲シタリ然レトモ其内容ハ六禮ノ實ヲ存スルコト後ニ述フル所ノ如シ遼及金ノ制ハ特ニ記述スヘキモノナキモ唯金ノ太宗天會五年ニ詔ヲ下シテ新舊籍ヲ異ニスル者ト雖モ降附後ニ在テ姓ヲ同クスル者ハ通婚ヲ禁シ又同八年繼父繼母間ノ男女ハ相嫁娶スルコトヲ禁シ(金史本紀)又天德二年庶官ニ命シテ次室(即多)二人ヲ求ムルコトヲ許スト共ニ百姓ニモ亦妾ヲ置クコトヲ許シタルカ如キ(海陵本紀)又世宗本紀内ニ以渤海舊俗男女昏娶多不以禮必先攘竊以奔詔禁絶之犯者以姦論トアルカ如キハ聊參考ニ資スヘキモノトス元ノ制ハ史ニ明ナラス唯順帝ノ至元六年詔ヲ下シテ色目人ノ其叔母ヲ妻トスルコトヲ禁シ又答失蠻同々主吾人等ノ叔伯婚姻ヲ禁シタルカ如キハ(元史本紀)亦以テ其風俗ノ異ナル點ヲ推知スヘキナリ尙元ノ制ハ元典章ニ詳ナルヲ以テ婚姻ノ法規内



明ノ制ハ明律及明會典ニ詳ナリ故ニ亦婚姻ノ法規内ニ記述スヘキモ今其概要ヲ擧クレハ明ハ宋ノ制ニ因ルモノ少カラス殊ニ民間ノ婚姻ニ至テハ朱子家禮ヲ以テ準則ト爲セルコト太祖洪武元年ノ令ニ凡民間嫁娶並依朱文公家禮行トアルニ徴シテ明ナリトス尙其一般ニ關スル規定ハ洪武二年ノ令ニ之ヲ盡セリ左ニ之ヲ譯出セン

凡ソ嫁娶ハ皆祖父母、父母ノ主婚ニ由ル祖父母、父母俱ニ無キ者ハ餘親ノ主婚ニ從フヘキモノトス若已ニ婚ヲ定メ未親ヲ成スニ及ハスシテ男女ノ一方身故スルトキハ財禮ヲ追セズ定婚後夫盜ヲ爲スカ又ハ徒流ヲ犯シテ郷ヲ移サレタルトキハ女家ノ願ニ因リ婚約ヲ取消スコトヲ聽ス但聘財ハ還付セシムルモノトス其定婚ノ女姦ヲ犯シテ斷ヲ經タルトキハ夫家ノ願ニ因リ婚約ヲ取消スコトヲ聽シ女家ニ命シテ聘財ヲ追還セシム定婚後五年間故ナクシテ娶ラサルカ又ハ夫逃亡シテ三年ヲ過キ尙還ラサルトキハ並ニ官告ヲ經テ執照ヲ給シ別ニ改嫁ヲ行フコトヲ聽ス財禮ハ追還スルヲ要セス凡ソ招婿ハ須ク媒妁ニ憑テ婚書ヲ明立シ養老或ハ出舍年限ヲ開寫スヘシ一子アルニ止マル者ハ出費ヲ許サス如シ養老ノ目的ヲ以テ女婿ヲ招スル者ハ仍ホ同宗應ニ繼クヘキ者一人ヲ立テ祭祀ヲ承奉セシムルコトヲ要ス但其家産ハ均分トス如シ未繼ヲ立テ身死スレハ族長ノ意ニ從ヒ例ニ依テ相續者ヲ議立スヘキモノトス(大明會典)本令ハ明律ニモ之ヲ著載シ以テ其條目ト爲セリ清律亦之ヲ準用ス要スルニ清制ハ殆ト明制ヲ襲用セルモノニ係リ僅ニ一二増減アルニ過キス故ニ敢テ特筆スヘキ必要ナキノミナラス清朝ノ制ハ即臺灣ノ舊法ナルカ故ニ各其本條ニ至リ列擧スルヲ以テ此ニ之ヲ贅セス

### 第三款 婚姻ノ法規

#### 第一 婚姻ト法規トノ關係

支那ニ於ケル婚姻制度ハ以上述フルカ如ク三代以前既ニ其要件具備シ閱歷年代極テ悠遠ナリト雖モ其之ヲ律ニ規定スルニ至リタルハ漢以後ノ事ニ屬ス蓋支那ニ於テハ古來婚姻ヲ以テ禮教上ノ制度ト爲シ總テ之ヲ禮ノ支配ニ委ネ法律ハ唯之カ強行ヲ期スルニ過キス殊ニ漢族建國ノ大謨ハ禮治ニ在リシヲ以テ古ノ所謂禮ハ法制ノ性質ヲ有セルモノ多シ周禮禮記儀禮ノ如キ即是ナリ按スルニ支那刑法ノ基礎タル舜刑ノ如キ若クハ夏刑三千、周刑二千五百ノ如キモ皆禮教ノ普及ヲ幫助スルノ目的ヲ以テ設ケタルモノニ外ナラス從テ後世婚姻ニ關スル事項ヲ律典ニ規定スルニ至テモ禮ヲ根據トセルコトハ今世ニ傳ハレル最古ノ刑法典タル唐律ニ徴シテ明ナリトス

要スルニ支那ノ婚姻ハ禮制上ノ制度ニシテ法律上ノ制度ニ非ス從テ嫁娶ハ法律上ノ行爲ト云ハンヨリハ寧禮儀上ノ行爲ト云フヲ適切トス故ニ律ハ唯違禮ノ婚姻ヲ禁スルト共ニ之ヲ處罰スルノ規定ヲ設クルニ過キス從テ近世諸國ノ親族法中ニ規定セル婚姻トハ頗其趣ヲ異ニシ婚姻ノ要件及儀式ノ如キモ禮ニ依ルヘキ旨ヲ示シ律例ノ條文ニハ具體的ノ規定ナク又離婚ニ關シテモ唯禮制違犯ノ制裁ヲ定ムルニ過キス此等ハ特ニ注意スヘキノ點ナリトス

#### 第二 法律ノ制定

婚姻ニ關スル事項ヲ律典ニ規定スルニ至リタルハ其年代明確ナラスト雖モ漢九章律ノ一篇目タル戶律ニハ婚姻ニ關スル規定ヲ包含セシコト魏ノ文帝受禪後漢律ヲ基礎トシテ新律十八篇ヲ編成ス



ルニ當リ司徒鮑昱カ漢代ノ嫁娶辭訟決即婚姻ニ關スル判決例ニ據リ法比都目凡九百六卷ヲ作リタル事跡アルニ徴シテ之ヲ推知スルコトヲ得然レトモ律ノ篇目ニ婚事ヲ附スルニ至リタルハ北齊ニ始ル蓋北齊律ハ晉律二十篇ヲ本トシ之ヲ省併シテ十三篇ト爲スト共ニ其戶律ニ加フルニ婚事ヲ以テシ婚戶律ト稱セリ是其權輿ナリトス後周ハ復増シテ二十五篇ト爲スト共ニ又婚戶律ヲ分テ婚姻及戶禁ノ二篇ト爲シ隋ノ開皇ニ至リ約シテ十二篇ト爲シ兩者ヲ合シテ一篇ト爲シ戶婚律ト稱シ大業又十八篇ト爲シ分テ戶律及婚律ノ二篇ト爲シタレトモ唐ハ太業律ニ因ラスシテ開皇律ニ因レリ宋及金ハ共ニ唐律ヲ襲用シ改ムルノ所ナカリシカ如シ(玉海及金史刑志)元ニ至テハ復戶律ニ合シ其内容ヲ分テ(一)戶計(二)婚姻(三)田宅(四)鈔法(五)倉庫(六)錢糧(七)課程(八)農業(九)租稅(一〇)差發(一一)賦役(一二)科役(一三)錢債ノ十三目ト爲シタリ(元典章)明ハ唐律ヲ經トシ元律ヲ緯トシ篇目ヲ七篇ト爲スト共ニ元ト同シク戶婚ヲ合シテ戶律ト爲シ其内容ヲ分テ(一)戶役(二)田宅(三)婚姻(四)倉庫(五)課稅(六)錢債(七)市廛ノ七目ト爲シタリ清ハ全然明律ヲ襲用シ其不備ヲ補足スルニ條例ヲ以テセリ

然レトモ唐以前ノ法典ハ今世ニ傳ハラサルヲ以テ其内容ヲ詳ニスルヲ得ス唯支那法ハ古來一定ノ模型ニ依リ又一條ノ經路ニ由テ傳ハリタルモノナルカ故ニ極テ變化ニ乏シク其外形ハ寬繁一ナラスト雖モ其實質ニ至テハ殆ト千篇一律ナリ故ニ之ヲ唐律ニ徵スルトキハ略前代律典ノ内容ヲ推測スルコトヲ得ヘク又唐以後ノ變遷ニ至テハ之ヲ元典章及明清律ニ徵シテ辨識スルコトヲ得ヘキモノトス

第三 法規ノ内容

(一) 唐律ノ内容 唐代ニハ律令格式ノ四法アリ婚姻ニ關スル要件及方式等ハ令ニ詳ナリシカ如キ

モ今世ニ傳ハラス然レトモ其緊要ノ事項ハ總テ律ニ規定セルヲ以テ專律文ニ據テ其概要ヲ述ヘントス

唐律ノ戶婚律ハ上中下三卷約四十六條ヲ以テ成リ上卷ハ概シテ戶ニ關スル規定ニシテ十四條ヨリ成リ中卷及下卷ハ田賦及婚姻ニ關スル規定ニシテ中卷十八條下卷十四條ヨリ成ル今其婚姻規定ノ内容ヲ按スルニ凡婚姻ノ契約ハ一定ノ方式ニ基キ婚書若クハ聘財ヲ授受スルニ因テ成立スルカ故ニ其授受ヲ了ハル以上ハ男女兩家共ニ婚約ヲ取消スコトヲ得ス但婚約ノ要素ニ錯誤アリタル場合ハ此限ニ在ラス(第二條及第二條)且婚姻ハ既ニ違ヘタルカ如ク禮制上ノ行爲ナルカ故ニ禮制ニ違反スルモノハ總テ之ヲ罰スルト共ニ離婚ヲ強制スルモノトス今其概例ヲ舉クレハ(イ)妻アリテ更ニ妻ヲ娶リタルモノ(ロ)妻ヲ以テ妾ト爲シタルモノ(ハ)父母及期親ノ喪期內若クハ祖父母父母ノ因禁內ニ娶嫁シタルモノ(ニ)父母ノ喪ニ居テ婚姻ヲ主リタルモノ(ホ)同姓間ニ於テ婚姻ヲ爲シタルモノ及外姻有服屬間ニ於テ尊卑共ニ婚姻ヲ爲シタルモノ(ヘ)同母異父ノ姉妹若クハ妻ノ前夫ノ女ヲ娶リタルモノ(ト)父母ノ姑舅兩姨姉妹及姨ノ母ノ姑堂姑己ノ堂姨及再從姨堂外甥女女婿姉妹ヲ娶リタルモノ(チ)祖免親ノ妻タリシ者ヲ娶リタルモノ等ハ其主ナルモノトス(第三條乃至第七條)

以上列舉セルモノハ主トシテ倫理上ノ觀念ニ基キ同族同類ノ通婚ヲ禁セルモノニ係リ此外尙社會ノ風教ヲ保持スルノ必要ニ基キ嫁娶ヲ禁スルモノ少カラス例セハ(イ)夫死シ服除シテ尙志ヲ守ル者ハ女ノ祖父母父母ニ非サレハ改嫁ヲ強制スルコトヲ得ス(ロ)逃亡ノ婦女ハ妻妾ト爲スコトヲ得ス但恩赦ニ會ヒ其罪ヲ免セラレタル者ハ此限ニ在ラス(ハ)監臨官ハ其管內ノ女子ヲ娶リ又ハ親族等ノ爲ニ娶ルコトヲ得ス(ニ)人妻ハ夫之ヲ聽スト雖モ娶ルコトヲ得サル等ノ類是ナリ(第八條乃至第十一條)且婚姻ハ尊



長ノ主婚ニ由ルヲ原則ト爲スト雖モ卑幼外ニ在リ生計上ノ必要ニ基キテ自妻ヲ娶リ已ニ婚ヲ成シタル場合ノ如キハ尊長内ニ在テ卑幼ノ爲ニ婚約ヲ定ムト雖モ卑幼ノ婚姻ヲ以テ有效トス但未婚ヲ成サ、ルトキハ尊長ノ定婚ニ從ハサルヘカラス(第二條)此等モ亦風教保持ノ必要ニ基クモノトス尙離婚ノ場合ニ就テ按スルニ支那法ハ前既ニ述ヘタルカ如ク恒久不變ヲ以テ夫婦ノ本體ト爲スカ故ニ原則トシテハ離婚ヲ認メスト雖モ婚姻ノ目的ニ反スルノ事實アルモノハ強制又ハ協議上ノ離婚ヲ許ス即七出及義絶ノ場合ノ如キ是ナリ但七出ヲ犯スト雖モ三不去ノ事實アルトキハ離婚スルコトヲ得ス其第十三條妻無七出ノ規定ニ諸妻無七出及義絶之狀、而出之者徒一年雖犯七出、有三不去而出之者杖一百、追還、合若犯惡疾及姦者、不用此律、トアルハ強制離婚ノ原則ヲ示シ又其第十三條ニ諸犯義絶者離之、違者徒一年、若夫妻不相安諧、而和離者不坐、トアルハ協議上ノ離婚ヲ承認セルモノトス尙唐律ニ於テハ奴及雜戶ハ良人ノ女ヲ娶ルコトヲ禁シ(第十四條及第十五條)又一般ノ禮制違反ノ婚姻ヲ禁ス之ヲ違律爲婚又ハ嫁娶違律ト稱ス(第十六條及第十七條)其内容ハ明清律ト大同ニシテ小異ナルカ故ニ此ニ之ヲ贅セス唯周代以降庶民ニハ妾ヲ置クコトヲ許サ、リシモ唐律ニ於テハ何等規定スル所ナキノミナラス前掲第十三條ノ次項(上)即妻妾擅去者徒三年因而改嫁者加二等、トアルニ徵スレハ一般ニ妾ヲ納ル、コトヲ許シタルモノト看サルヘカラス

(二) 元典章ノ内容 元典章ニ於テハ婚姻ヲ分テ婚禮、嫁娶、官民婚、軍民婚、休棄、離異、轉賣、夫亡、收繼、不收繼、次妻、姪良婚、樂人婚、服內婚ノ十五章ト爲スト雖モ其要件及方式ヲ規定セルハ婚禮ノ一章ニシテ他ハ各當該官廳ノ奏摺若クハ處分例ヲ示セルモノナリ今其要點ヲ舉タレハ(イ)凡嫁娶ハ必婚書ヲ寫立スヘキコト(ロ)聘財ハ必法定ノ制限ニ從フヘキコト(ハ)招婚ハ嫁娶ニ準シテ之ヲ行フト共ニ養老、出舍ノ年限ヲ婚書ニ明記スヘキコト(ニ)嫁娶招婚共ニ同姓間ノ婚姻及重婚ヲ禁スルコト等ナリトス然レトモ此等ノ事宜ヲ規定スルニ至リタルハ至元六年以後ニシテ殊ニ同姓禁婚ノ令ヲ發シタルハ同八年正月ノコトニ係リ其以前ニ於テハ姓氏ノ混揉其他ノ事情ノ爲ニ同姓間ノ婚姻ハ公然行ハレタルカ如シ同書ニ、同姓不得爲婚、載自至元八年正月二十五日爲始、已前者准已婚爲定、已後者依法斷罪、聽離之、トアルハ即其證左ナリトス尙其唐律ト異ル點ヲ見ルニ唐律ハ既ニ述ヘタルカ如ク夫死シ服除シテ尙志ヲ守ル者ハ女ノ父母ニ非サレハ再嫁ヲ強制スルコトヲ得ストアルモ元典章ニハ其舅姑即夫ノ父母ノ意見ニ從フヘキモノトセリ同書ニ、婦人夫亡、服闋守志、並欲歸宗者、聽其舅姑、不得一面改嫁、トアルハ即是ナリ又元代ニハ初妻妾別ナク妻アリテ更ニ妻ヲ娶ルノ慣習アリシコト次妻章ニ有妻許娶妾例ノ規定ニ、至元十年御史臺奉中書省劄付、戶部定擬、得有妻更娶妻者、除至元八年正月二十五日已前准已婚爲定、據已後更娶妻者、若委自原聽改爲妾、今後依已降條畫、有妻不得求娶正妻外、若有求娶妾者、許令明立婚書、求娶都省、准呈仰、依上施行、トアルニ徵シテ明ナリトス

(三) 明清律ノ内容 明ハ既ニ述ヘタルカ如ク唐律ヲ經トシ元制ヲ緯トシテ立法シタルモノニ係リ其婚姻事宜ハ凡テ十八條ヨリ成ル大體ニ於テハ唐律ト大同小異ナルモ聊其異ナル點ハ(イ)唐律ハ庶民ノ畜妾ヲ承認セルモ明律ハ原則トシテ庶民ノ畜妾ヲ禁シ惟四十以上ニシテ子ナキ者ニ限り妾ヲ娶ルコトヲ許シタルコト(ロ)同姓ノ婚姻ニ在テモ唐律ハ之ヲ罰スルニ徒二年ヲ以テシタルニ明律ハ之ヲ減シテ杖六十ト爲シタルコト(ハ)唐律ハ惡疾ヲ以テ離婚ノ原因ト爲シタルモ明律ハ之ヲ削除シタルコト(ニ)唐律ニハ奴婢ト良人トノ婚姻ヲ禁スルノ外更ニ雜戶ト良民トノ婚姻ヲ禁シタルモ明律



ニハ單ニ奴婢ト良民トノ婚姻ヲ禁スルノミニテ雜戸ニ關スル條項ヲ削除シタルコト等ハ其主ナルモノトス而シテ清律ハ殆ト明律ヲ襲用セルモノナルカ故ニ其形式及實質ヲ同シクスルモ聊其異點ハ(イ)明律ハ庶民ハ四十以上子ナキ者ニ限リ妾ヲ娶ルコトヲ許シタルモ清律ハ之ヲ削除シ庶民ノ畜妾ヲ公認シ何等ノ制限ヲ設ケサルコト(ロ)明律ハ同姓ノ婚姻ヲ罰スルニ杖六十ヲ以テセルモ清律ハ之ニ除外例ヲ附シ同姓ト雖モ同宗ニ非ラサレハ其罪ヲ酌減スルノ主義ヲ採ルニ至レリ該律ノ増註ニ同姓者重在同宗如非同宗當援情定罪不必拘泥律文トアルハ即是ナリ又唐律及明律ハ極端ナル親權主義ヲ採リ夫死シテ志ヲ守ル節婦ト雖モ其女ノ親權者ハ女ノ再嫁ヲ強制スルコトヲ得セシメタルモ(元典章ハ七ノ風俗者ニ其權能ヲ付與ス)清律ハ全然之ヲ改メ女ノ祖父母父母及夫ノ祖父母父母ト雖モ女ノ意思ニ反シテ再嫁ヲ強制シタルトキハ罰スルニ杖八十ヲ以テスルト共ニ其女ハ前夫ノ家ニ追歸シ志ヲ守ルコトヲ聽スニ至レリ是支那婚姻制度ノ原則ニ適合セル處置ニシテ清律ノ特色ナリトス尙清律ノ規定ハ本文各條ニ分別列擧スヘキヲ以テ此ニ之ヲ略ス

#### 第四款 臺灣ノ婚姻

臺灣ニ於ケル婚姻ニ關スル慣習モ亦支那ノ法制及禮制ニ基クモノナルコト勿論ナリ然レトモ臺灣ニ於テハ律例ノ規定ハ必シモ勵行セラレサリシヲ以テ婚姻ノ禁止ノ如キ離婚ノ制限ノ如キ若クハ儀式ニ關スル要件ノ如キモ頗寬漫ニ流レタルモノアリ殊ニ下流社會ノ婚姻ニ至テハ買賣婚ノ事實アリ所謂聘金ニ重ヲ措キ先其金額ヲ協定シ聘金ノ授受ヲ以テ婚姻ノ主タル要件トシ實際ニ於テ聘金ハ妻ノ身價タルノ性質ヲ有ス尙其シキニ至テハ妻ヲ他人ニ嫁賣シ賣妻字ハ即婚書ニ代リテ身價

ノ受領證タルコトアリ然レトモ如斯ハ固ヨリ下流社會ノミニ行ハル、一部ノ慣習ニ過キス之ヲ以テ直ニ臺灣ニ於ケル一般ノ慣習ナリト云フコトヲ得ス

臺灣ニ於ケル婚姻ニハ正式ノ婚姻ト變例ノ婚姻トノ二種アリ前者ハ之ヲ明婚大妻ト稱シ古來ノ禮制ニ則トリ媒ヲ立テ式ヲ履ミ嫁娶スルモノニシテ臺灣ニ於テモ亦之ニ由ルヲ本則ト爲ス後者ハ概シテ小妾ト稱シ或ハ家女ニ婚ヲ迎ヘ寡夫ニ夫ヲ迎フルコトアリ所謂招婚招夫是ナリ或ハ男子ナキ者未適婚年齢ニ達セサル異姓ノ幼男ヲ養ヒ成長ノ後之ヲ自己ノ女ニ配シ又ハ他人ノ幼女ヲ養ヒ之ニ婚ヲ迎フルコトアリ所謂養婚ト稱シ媳婦仔ト稱スルモノ即是ナリ此等ハ皆婚姻ノ變例ニ屬ス故ニ本章ニ於テハ正式ノ婚姻ト變例ノ婚姻トニ分テ説明セント欲ス

又臺灣ニ於テハ婚姻ノ儀式ハ夫家ニ於テ行フヲ本則トスレトモ遠隔其他ノ事故ニ因テ先其婦家ニ於テ儀式ヲ行ヒ夫ハ暫ク婦家ニ同居シ後其妻ヲ實家ニ挈回スルコトアリ之ヲ寄禮ト稱ス然レトモ是唯儀式上ノ變例ニ屬スルニ止リ婚姻ノ變體ト看ルヘキモノニアラス故ニ寄禮ニ關シテハ婚姻ノ儀式ノ都ニ説明スヘシ

### 第二節 正式ノ婚姻

#### 第一款 婚姻ノ成立

##### 第一項 實質上ノ要件

臺灣ノ慣習ニ於テ婚姻成立ノ實質上ノ要件ハ分テ二種ト爲スコトヲ得一ハ一般ノ婚姻ニ必具備ス



ルヲ要スル條件ニシテ而シテ其之ニ屬スルモノハ(一)適婚年齡ニ達シタルコト(二)一夫一妻タルコト(三)異姓ナルコト(四)親族ニアラサルコト(五)當事者ノ合意アルコトノ五件ナリ一ハ特種ノ人又ハ特種ノ場合ノ婚姻ニ關シ存スル特別ノ條件ナリ此等特別ノ制限ニ屬スルモノハ婚姻ノ制限トシ後ニ之ヲ説明スヘク此ニハ一般的條件ニ付テ説述セントス

第一 適婚年齡ニ達シタルコト

婚姻年齡ニ關シテ成文ノ規定ヲ生シタルハ周ノ初代ナリ周禮媒氏ニ掌萬民之判凡男女自成名以上皆書年月日焉令男三十而娶女二十而嫁トアルモノ是ナリ周以前ニ於テモ慣習上一定ノ適婚年齡ヲ認メタルコトハ既ニ述ヘタル所ノ如シ又杜氏通典ニ太古男五十娶女三十而嫁中古男三十而室女二十而嫁(禮本命云然)堯皋舜曰有鰥(禮三)在人間以其二女妻之二十而行之トアルニ依ルモ太古ハ男子五十女子三十ニシテ嫁娶シ中古ニ至リ男子ハ三十女子ハ二十ニシテ嫁嫁スルヲ一般ノ慣習ト爲セルモノノ如シ要スルニ周禮ハ此慣行ニ基キ成文ヲ以テ男子ハ三十女子ハ二十ト定メタルモノナルヘシ然レトモ此三十及二十ノ數ハ當時ノ慣習ニ據レルト共ニ亦陰陽大衍ノ數理ニ基キタルモノニシテ周禮鄭玄ノ註ニ三者天地相承覆之數也トアリ又高愈ノ註ニ男娶以三十女嫁以二十者陽貴老而陰貴少也トアリ其他白虎通ニモ男三十而娶女二十而嫁何陽數奇陰數偶也男長女幼者何陽道舒陰道促男三十筋骨堅強任爲人父女二十肌膚充盈任爲人母合爲五十應大衍之數生萬物也ト記ス要スルニ男三十女二十ハ周ノ時代ニ於ケル一般ノ慣行ニシテ婚姻年齡ニ關スル定制ヲ成シタルコトヲ知ルヘク諸書ニ男三十ニシテ娶リ女二十ニシテ嫁スヘキコトヲ記スルハ皆周禮ニ基キタルナリ然レトモ男子三十女子二十ト云フハ必シモ今日ノ法定年齡ノ如ク其最低期ヲ示セルニアラスシテ

其最結婚ニ適スル年齡ヲ示セルモノニシテ寧結婚年齡ノ最高期ヲ指スモノ如シ孔子家語ニ曰ク哀公問於孔子曰男子十六精通女子十四血化是則可以生民矣而禮男子三十而有室女子二十而有夫也豈不晚哉孔子曰夫禮言其極耳不是過也男二十而冠有爲人父之端女十五而許嫁有適人之道於此而往則自婚矣ト又通典ニ記スル所ニ依ルモ鄭元據周禮春秋穀梁逸禮本命篇等男必三十而娶女必十五乃嫁王肅據孔子家語服經等以爲男十六可娶女十四可以嫁三十二言其極耳ト乃當時ニ於テモ男子十六女子十五若クハ十四ニ至レハ婚姻ヲ爲シ得可キコトヲ認メタルモノナル可ク大戴禮ニモ既ニ男八歳而亂十六精通然後其施行女七歳而亂十四然後化成ト云ヘリ而シテ後世ニ至リ一般ニ男子十六女子十四ニ至レハ婚姻ニ適スルモノト認ムルニ至リシハ此等ノ言ニ基クカ如シ又之ヲ當時ノ實際ニ徵スルモ男子二十歳未滿ニシテ妻ヲ娶リシ事例ニ乏カラス左傳說ニ依レハ文王十五而生子武王トアリ而シテ武王ニハ既ニ兄アリ其結婚ノ如何ニ早カリシカヲ知ルヘク又同書ニ十五而生子國君之禮也トアリ其他孔子家語ニモ孔子十九而娶於宋之亓官氏云々又孔子七十三而終伯魚年五十先孔子而卒云々トアリ亦以テ證ト爲スヘシ然レトモ又杜佑等ノ說ニ依レハ身分階級ニ依リ婚姻年齡ニ等差アリシカ如ク杜氏通典婚姻年紀議ニ曰ク今按三十二而嫁娶者周官云掌萬民之判即衆庶之禮也故下云於是時也奔者不禁服經爲夫婦長壽士太夫之禮也左傳十五而生子國君之禮也且有貴賤之異而婚得無尊卑之殊乎則卿士太夫之子十五六之後皆可嫁娶矣云々ト蓋身分ニ依リ其年齡ヲ異ニスルハ所謂人君早有繼體之義ノ主義ニ基クモノトス而シテ婚姻年齡ニ關スル解說ノ最公平ニシテ且最適切ナルハ禮内則ノ女子十有五年而笄二十而嫁云々ニ對スル苑氏ノ解說ヲ推ス曰ク笄許嫁也是故男自二十以及三十女自十五以及二十皆



得以嫁娶先是則速後是則晚凡人嫁娶或以賢淑或以方類豈但年數而已若以差紀乃為夫婦是廣賢淑方類苟比年數而已禮何為然哉則三十而娶二十而嫁說嫁娶之限蓋不得復過此爾故舜年三十而無室書稱曰經周禮云女子年二十未嫁者仲春之月奔者不禁奔者不待禮聘因媒請嫁而已當謂禮為夫之姊妹服長焉年十九至十六如此男不必三十而娶女不必二十而嫁明矣云々ト五禮通考ニモ亦其說ノ適切ナルヲ認メ之ヲ以テ婚姻年紀ニ關スル總評ニ代ヘ其編者蕙田之ニ跋シテ案苑註最為明顯可斷為藤也ト云フ即支那ノ禮制ニ於テハ男子ハ二十歲以上三十歲女子ハ十五歲以上二十歲ノ範圍ニ於テ嫁娶スルヲ以テ上下一般ニ通シ最古禮ニ適スルモノト認ムルコトヲ知ルヘシ

周以後適婚年齡ニ關スル定制ニハ屢變改アリ周ノ初代ヨリ其中葉ニ至ルマテハ一般ニ男子三十女子二十ニシテ嫁娶スルヲ常習ト爲セシカ如クナルモ齊桓公ノ始テ霸タルニ及ヒ管仲ノ建議ニ基キ令ヲ發シテ男子ハ二十ニシテ娶リ女子ハ十五ニシテ嫁スルコトヲ得トセリ(韓非子參照)蓋此規定ハ結婚年齡ノ最低期ヲ示シタルモノニシテ尙周制ニ準據スルモノナルヘシ其後越王勾踐庶人ヲ蕃育シテ速ニ吳ニ報センカ爲ニ特ニ嚴令ヲ發シ男子二十女子十七ニシテ必嫁娶スヘシトシ違フ者ハ其父母ヲ罰シタリ(春秋外傳)及漢書惠帝本紀應劭註言參照漢ニ至テハ惠帝ノ六年令ヲ發シ女子十五以上三十ニ至テ嫁セサル者ハ罰金ニ處シタリ(漢書惠帝本紀參照)降テ唐ニ至リ貞觀元年詔ヲ發シテ男子二十女子十五以上結婚ヲ許スコト、シ(唐書太宗本紀參照)後開元二十二年ニ至テハ更ニ詔ヲ發シテ男子十五女子十三以上ハ嫁娶スルコトヲ得トセリ(食貨志參照)而シテ宋寧宗ノ嘉定六年ニ至テハ此制ヲ改メ男子ハ年十六以上三十女子ハ年十四以上二十ト爲セリ(司馬氏書儀參照)蓋此制ハ孔子家語ニ所謂男子十六精通女子十四血化是則可以生民矣ノ旨趣ニ基キタルモノナルヘシ其後朱子家禮

ヲ制スルニ當テモ亦此主義ニ基キ男子十六至三十女子年十四至二十乃可成婚ト定メタリ降テ明ニ至リ洪武元年令ヲ發シテ民間ノ嫁娶ハ一ニ朱子家禮ニ依ルコト、セリ(庶人禮參照)是ヨリ以降ハ一般ニ男子十六以上女子十四以上ヲ以テ適婚年齡ト爲スノ慣習ヲ馴致シ上下一般ノ遵用スル所ト爲レルカ如シ清朝モ亦之ニ從ヒ大清通禮ニハ「男年十六以上女年十四以上」ト規定ス

要之周ノ時代ニ於テハ男子三十女子二十ニシテ婚姻スルヲ一般ノ慣習ト爲セシカ後世ニ至リ男子十六女子十四以上ハ嫁娶スルヲ得ルモノトスルノ慣習ヲ生シ宋末以來法制ヲ以テ此慣習ヲ認ムルニ至レルモノ、如シ

臺灣ニ於テモ亦禮制ノ定ムル所ニ從ヒ一般ニ男子十六歲以上女子十四歲以上ニ違スレハ婚姻ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲ス然レトモ實際ニ於テハ北方ト南方トニ依リ或ハ市街ト村落タルトニ依リ或ハ又貴賤貧富ノ階級等ニ依リ多少差異ナキニアラサルモ各地ニ就キ調査ヲ遂ケタル結果ニ依レハ男子ハ十八歲以上二十五歲女子ハ十六歲以上二十歲ノ間ニ於ケル婚姻ヲ最多シトス唯早熟ノ者ニ在テハ男十五歲女十三歲ニシテ既ニ婚ヲ爲スコトナキニアラサルモ其例甚少シ而シテ男女年齡ノ差異ハ男ノ女ニ長スル二三歲ヲ以テ最多シトシ又最配合ヲ得タルモノト爲セリ但中ニハ稀ニ男女同年ノ者多キヲ占ムル地方ナキニアラサルモ此ノ如キハ勞働社會ノ變例ニ屬シ中流以上ニ於テハ一般ニ男子ハ女子ニ長スルヲ尙ヒ又之ヲ本則ト爲スハ疑ナキ事實ナリ

第二 一夫一妻タルコト

支那法ニ於ケル婚姻制ハ所謂陰陽ノ理法ニ基キタルモノニシテ夫ヲ以テ天ニ比シ妻ヲ以テ地ニ比スルト共ニ一夫一妻ヲ以テ本義ト爲スコトハ總說ニ於テ説明シタル所ノ如シ故ニ歷朝皆此主義ニ



基キ禮ヲ以テ一夫一妻ノ制ヲ定メ法ヲ以テ重婚ヲ禁止セリ即唐律ニ於テハ諸有妻更娶妻者徒一年、  
 女家減一等若欺妄而娶者徒一年半、女家不坐、各離之(律)ト規定シ疏議ニ於テモ「一夫一婦、不刊之制、有  
 妻更娶、本不成妻」ト曰ヒ明律及清律ニ於テモ亦同シク、若有妻更娶妻者亦杖九十、離異(明律戶律妻失序律清  
 律戶律諸妻失序律)トノ規定アリ又大清律例ノ註ニモ「有妻而更娶妻、竝稱匹嫡、有乖正義、故亦杖九十、後娶之妻、離異歸宗」ト  
 記ス此等ノ法規ニ徵スルモ支那ニ於テハ婚姻ハ一夫一妻ヲ本義トシ妻アリテ更ニ妻ヲ娶ルモノハ  
 正義ニ反シ法規ニ悖ルモノト爲スコト明白ナリ又一妻多夫ニ付テハ之ヲ禁止スル直接ノ明文ナシ  
 ト雖モ是論ヲ待タサルモノトシテ特ニ之ヲ禁止シテ明言セサルニ過キス若之アルトキハ有夫姦ヲ以  
 テ論スヘキハ明ナリ唐律以後已ニ約婚成リ又ハ婚約未成ラサルモ已ニ財禮ヲ收メテ後更ニ他人ニ  
 嫁スルモ尙之ヲ罰ス況ヤ其人ノ妻タルモノニシテ再ヒ嫁スルニ於テヲヤ唐律ニハ「諸和嫁人妻、及嫁  
 之者、各徒二年、妻減二等各離之、即夫自嫁者者亦同」(仍兩律)トアリ又明律ニハ「凡逐婿嫁女、或再招婿者、  
 杖一百、其女不坐、男家知而娶者、同罪、不知者亦不坐、其女斷前夫、出居完聚」(律)トアリ而シテ大清律  
 例ニモ亦之ト同文ノ規定アリ(戶律諸妻失序律)皆人ノ妻タル者ノ更ニ嫁スルコトヲ禁スルモノトス  
 支那ニ於ケル一夫一妻ノ制ハ素ト支那ノ倫理觀念ニ基因スルモノナルカ故ニ太古ノ時代ニ於テ既  
 ニ此制ヲ確立セルモノ、如ク三皇以前ハ之ヲ知ラス三皇五帝ノ時代婚姻制ノ整備セル以後ハ全一  
 夫多妻又ハ一婦多夫ノ痕跡ヲ觀ルコトナシ唯書ノ堯典ニ堯カ其女娥皇女英ヲ舜ニ與ヘタルノ事跡  
 アルヨリシテ往々當時一夫多妻ノ慣習アリシカ如ク推測シ若クハ一妻多妻ノ偏ヲ作リタルカ如ク  
 論議スル者アルモ既ニ婚姻沿革ノ部ニ述ヘタル如ク堯ハ娥皇ヲ妻トシ女英ヲ媵トシテ釐降シタル  
 モノトスルヲ穩當トシ其他夏以來天子一妻十二女諸侯一妻九女ノ制ノ如キモ嫡妃ハ一人ニシテ他

ハ副妃タルコト是亦沿革ノ部ニ於テ述ヘタル所ノ如シ又或ハ論語ニ「匹夫匹婦トアリ又白虎通ニ「庶  
 人稱匹夫者、匹偶也、與其妻爲偶、陰陽相成之義也」トアル等ヨリシテ一夫一妻ハ庶人ノ制ナリト爲スモ  
 ノナキニアラスト雖モ此等ノ語辭ハ唯身分ノ卑賤ナルコトヲ指スニ過キスシテ婚姻ニ關スルモノ  
 ニアラス皇侃論語義疏ニ「匹夫匹婦者、謂庶人也、言其無德及遠、但夫婦相爲匹偶而已」ト云ヒ又孟子梁惠  
 王篇ノ註ニ「匹夫一夫者、以其與妻相對、則訓爲偶、以與衆人相對則一本作故匹、又訓爲獨」トアルニ考フル  
 モ婚姻ト何等ノ關係ナキコトヲ知ルニ足ル、シ唯既ニ沿革ノ部ニ述ヘタルカ如ク元代ノ初期ニハ  
 妻妾區別ナク妻アリテ更ニ妻ヲ娶ルノ慣習アリタルカ如ク至元十年以後之ヲ禁止セリ  
 臺灣ノ慣習ニ於テモ「一夫一妻ノ制ハ同姓婚ノ禁止ト共ニ最嚴格ニ行ハレ何レノ地方ニ於テモ一夫  
 多妻又ハ一妻多夫ノ事實アルヲ發見セス唯明治三十八年十一月一日戶口調査ノ際或地方ニ於テ一  
 夫ニシテ二人ノ妻ヲ有スルモノヲ發見シタル事實ヲ傳聞セルモ此等ハ何レモ男子ノ欺悞ニ係リ又  
 ハ無智蒙昧ノ致ス所ニシテ到底慣習トシテ看ルコトヲ得ス  
 然レトモ正妻アル者カ更ニ妾ヲ蓄フルコトハ既ニ一言セルカ如ク支那ニ於テハ古來禮制及法律ノ  
 公認スル所ニシテ臺灣ニ於テモ亦一般ノ常態ヲ成シ自他共ニ之ヲ恠マス但妻妾ハ其分一定シ如何  
 ナル事情アリト雖モ妻ノ在ル間ハ妻ヲ以テ妾ト爲シ妾ヲ以テ妻ト爲スコトヲ許サス唐明清ノ律皆  
 共ニ「妻妾失序」ノ規定ヲ設ケテ之ヲ罰ス尙妾ニ關シテハ後ニ詳述スル所アルヘシ  
 以上述ヘタル一夫一妻ノ制ニ對シ例外ノ觀ヲ成スモノハ獨子雙生ノ場合ナリトス蓋一人ニシテ二  
 房ヲ承繼スル場合ニ於テハ自己ノ妻ノ外更ニ兼統ノ房ノ爲ニ一婦ヲ入ル、ノ慣習ハ何レノ代ヨリ  
 行ハレタルカヲ詳ニセスト雖モ現時支那ニ於テ往々行ハル、所ニシテ臺灣ニモ亦此例アリ然レト



モ正妻二人ヲ娶ルコトヲ許サ、ルハ乾隆十九年部議及嘉慶十九年通行ニ依リ明ナルノミナラス道光元年ノ山東案ニハ、承継兩房各爲妻妾、希冀生孫延嗣毋庸照有妻更娶離異、惟禮無二敵、後娶之妻、應以妾論トアリ、獨子雙承ノ場合ニ於テ兩妻ヲ娶ルトキハ後娶ノ婦ハ妾ヲ以テ論スヘキモノト爲ス即正妻二人ヲ娶ルハ絶對ニ法ノ禁止スル所ニシテ獨子兼承ノ場合ト雖モ其例外ヲ成スモノニアラサルコトヲ知ルヘシ又之ヲ臺灣ノ實際ニ就テ調査スルニ臺灣ニ於ケル獨子雙承ハ必シモ繼嗣ノ必要ニ出ルニ限ラス主トシテ財產ヲ承繼スルノ目的ニ出ルモノナルカ故ニ下流社會ニハ殆ト之ナキモ中流以上ニハ多ク行ハレ其制頗亂雜ニ涉ルモノアリト雖モ南部ノ慣習ハ尙正妻一人ニ限リ既ニ自房ニ正妻アリテ更ニ他房ノ爲ニ正妻ヲ娶ルコトナク後娶ノ婦ハ唯妾トシテ之ヲ納ル、ニ過キス之ニ反シテ粵族及北部中部ノ閩族ハ一人ニシテ雙承ヲ爲ストキハ已ニ一妻アルニ拘ラス又妻ヲ娶リ然モ共ニ六禮ヲ以テ之ヲ迎ヘ同ク之ヲ妻ト稱シ其所生ノ子ハ等シク嫡子ト稱ス故ニ臺灣ニ於テハ尙一夫一妻ヲ以テ本則ト爲スモ唯一子雙承ノ場合ニハ其例外ヲ爲スモノト云フヘシ

第三 異姓タルコト

支那及臺灣ニ於テハ婚姻ハ必異姓間ナラサルヘカラストシ同姓ハ即同宗ナリト云フヲ以テ其主要ノ理由トス是周制ニ基クモノニシテ周以前ニ在テハ必シモ同姓婚ヲ忌マサリシコト婚姻沿革ノ部ニ述ヘタルカ如シ然レトモ周以前ニ於テモ全然同姓ノ婚姻ヲ放任シタルニアラス之ヲ史乘ニ徵スルニ此時代ニ於テモ既ニ異姓相婚スルノ慣習行ハレタルヲ見ルノミナラス又禮ニ四世而總服之窮也、五世祖免殺同姓也、六世親屬竭矣、其庶姓別於上、而成單於下、婚姻可以通乎ト記シ其次項ニ繫之以姓而弗別、綴之以食而弗殊、雖百世而婚姻不通者、周道然也ト記スルニ依テ見レハ周以前ニ於テモ亦五世

以內ノ親族ハ相婚セサルヲ禮トシタルコトヲ窺知スルヲ得ヘク周ノ同姓婚ノ禁止ハ風俗ノ淫佚ニ流ルルヲ防遏センカ爲ニ特ニ前代ノ禁止ヲ擴張シ同姓ハ親族上ノ關係アルト否トヲ問ハス皆相婚スルヲ得スト爲セルニ外ナラサルヲ知ルヘシ

周以來同姓婚ノ禁止ハ歷朝ノ習俗ヲ成シ各代ノ法律モ皆之ヲ掲ケサルハナク唐律ニハ、諸同姓爲婚者徒二年、總麻以上以姦論ト規定シ且疏議ニハ同姓ハ又妾ト爲スコトヲ得サル旨ヲ示ス元典章モ亦至元八年以來之ヲ禁シ明律ニモ、凡同姓爲婚者各杖六十、離異トアリ大清律例モ亦之ヲ禁シ同姓婚ヲ爲ス者ハ其男女及主婚共ニ之ヲ罰シ婚姻ハ之ヲ解消セシメ財禮ハ官沒ス可キモノトス曰ク、凡同姓爲婚者主婚與男女各杖六十、雜異婦女歸宗(戶律婚姻同)姓爲婚律ト尙其註ニ依レハ爲婚トハ妻妾共ニ之ヲ含ムモノトス抑同姓ノ婚姻ヲ禁止スルハ主トシテ同姓ハ同宗ニシテ同一血統ニ屬スルモノナリト云フ推定ニ基クモノニシテ同姓相婚セサルハ結局親族間ノ別ヲ厚ウスル所以ニ外ナラサルカ故ニ同姓婚ハ管ニ法ノ禁スル所ナルノミナラス一般人民ノ觀念ニ於テモ亦之ヲ忌ミ之ヲ敢テスルモノナシ然レトモ同姓ハ必シモ同宗ニ出ツルニ限ラス故ニ同姓婚禁止ノ理由ニシテ親族間ノ婚姻ヲ禁止セントスルニ在ラハ必シモ絶對的ニ同姓間ノ婚姻ヲ禁止スヘキ理由アルナシ以此乎今日ノ通俗ニ於テハ同姓ハ直ニ親族ナリト爲シ絶對的ニ婚姻ヲ忌ムニ拘ラス法律ノ上ニ於テハ此禁止カ漸次寬大ニ赴クノ傾向アルヲ見ル乃唐律ニ於テハ同姓相婚スル者ハ徒二年ニ處スルノ規定ナルモ明律ニ至テハ其制裁ヲ輕減シテ杖六十ト爲シ更ニ清律ニ至テハ表面上ハ明律ニ從ヒ絶對的ニ同姓ノ婚姻ヲ禁シ且其制裁モ亦明律ニ同シト雖モ實際ニ於テハ立法ノ精神ニ稽ヘ大ニ寬大ノ方針ヲ探ルニ至リ其增註ニ「同姓者重在同宗、如非同宗、當援情定罪、不必拘泥律文」トアリ即同姓相婚スルモ若同宗ニアラサル場合



ニハ其罪ヲ宥恕スヘキモノト爲セリ

且最近ノ核訂ニ係ル現行刑律ニ於テハ全然同姓爲婚ノ一條ヲ刪除スルニ至レリ其理由ニ曰ク古者  
族系掌之於官故周禮小史定世系辨昭穆自漢高帝以婁敬請都關中賜姓劉氏遂爲後世賜姓之始厥後有  
因避諱避禍而改姓者有以部落色目冒襲漢姓者若畜養義子之風於五季爲尤甚雖譜牒之書代有纂述而  
探源析本罕能推詳如因同姓之故不許共爲婚媾殊不知受姓命氏孰非上紹炎黃以異姓而同源者已難縷  
計至同姓不宗更無庸深論矣此條於事實不合擬請刪除(大清新律第二冊)ト此ニ依テ觀レハ昔時ハ官ニ於テ國民  
ノ族系ヲ掌リ同宗血族ノ關係ハ姓氏ニ依テ證明セラレタルモ漢代以降種々ノ事由ニ託シテ姓氏ヲ  
改ムルニ至リ又五季ノ時代ニ於テハ異姓ノ養子ヲ爲スノ風盛行ハレ其結果トシテ族系姓氏ノ紊  
亂ヲ生スルト共ニ姓氏ヲ以テ宗族甄別ノ標準ト爲スコトヲ得サルニ至レリ殊ニ異姓ニシテ源ヲ同  
シクスル者モ亦縷計スヘカラス從テ此箇條ハ事實ニ合セサルカ故ニ刪除シタルモノトス然レトモ  
同宗者ハ絕對ニ婚姻スルコトヲ許サス故ニ同宗爲婚ノ禁制ハ依然トシテ之ヲ存セリ同宗爲婚ノ禁  
制ヲ存スル以上ハ更ニ本條ヲ存スルノ必要ナシ其之ヲ刪除シタル固ヨリ其所ナリトス

臺灣ニ於テモ支那本土ニ於ケルト同シク同姓婚ノ禁止ハ最モ嚴格ニ行ハレ殊ニ臺灣ニ於テハ一般  
ニ同姓ハ直ニ親族ナリト思惟スルヨリシテ苟モ同姓ナル以上ハ實際ニ同宗ナルト否トヲ問ハス絶  
對ニ婚姻スヘカラサルモノト確信シ法制ノ如何ニ拘ラス上下ヲ通シテ一般ニ之ヲ禁シ之ヲ諱ミ斷  
シテ之ヲ犯ス者ナク恰モ宗教上ノ信念ノ如ク古制ヲ墨守シテ動カス之ヲ犯スヲ以テ罪惡ノ最甚シ  
キモノト爲スカ如シ

又臺灣ニ於テハ同姓間ノミナラス異姓間ニ在テモ特別ナル原因ニ基キテ婚姻ヲ諱避スルノ慣習アリ  
ルコト既ニ前ニ一言セルカ如シ今其事例ヲ舉ケレハ左ノ如シ

(イ) 元ト同姓ナリシモ後或事由ノ爲ニ異姓ト爲リタルモノハ相婚姻セス例之張廖簡ノ三姓ノ如キ  
ハ遠ク黃帝ノ第五子ヨリ起リ元ト張ノ一姓タリ又陳姚胡田ノ四姓ノ如キモ舜ヨリ出テ元ト同姓ナ  
リシニ其祖先カ新ニ宗ヲ開クニ及テ或ハ其地名ヲ姓トシ或ハ合名ヲ選テ姓ヲ改メタルニ因リ異姓  
ト爲リタルモノナルカ故ニ婚姻セス其他徐余塗ノ三姓ノ如キモ元ト徐姓ナリシニ其祖先カ或ハ兵  
亂ヲ避ケンカ爲ニ或ハ罪惡ヲ犯シ其踪跡ヲ隱蔽セシ爲ニ自其字格ヲ變シタルニ因リ異姓ト爲リタ  
ルモノナルカ故ニ相婚セス

(ロ) 又骨皮ノ關係アル者ハ婚姻セス例之陳姓ヨリ蔡姓ニ乞養セラレタル者ハ陳姓ヲ以テ骨トシ蔡  
姓ヲ以テ皮ト爲シ其子孫ハ血統ノ關係ヲ有スルカ故ニ相婚セサルカ如シ臺灣ニハ異姓ノ養子ニシ  
テ養家ノ姓ヲ冒スハ比々皆然ル所ニシテ此等ハ養家ト同姓ノ者ト婚姻ヲ避クルハ勿論生家ト同姓  
ノ者ト雖モ亦之ヲ避クヘシト雖モ養子ノ子孫ニシテ世代久シク終ニ其本姓ヲ知ラサルニ至ルトキ  
ハ之ヲ避クルニ由ナシ故ニ臺灣ニ於テハ同姓ノ相婚ヲ厭フト雖モ異姓亂宗ノ爲ニ自之ヲ犯スニ至  
ルコトナキニアラス

(ハ) 往時仇讐ノ關係アリシモノハ婚姻セス例之鄭施二姓ノ如キハ一ハ鄭成功ヲ祖ト爲シ一ハ施琅  
ヲ祖ト爲シ即仇讐ノ關係アリトノ理由ニ基キテ婚姻セス從テ同ク鄭施ノ兩姓ニ在テモ仇讐ノ關係  
ナキ者ハ婚姻スルコトヲ妨ケスト云フ此等ハ顯著ナル事例ナレトモ尙其他ニ於テモ漳州人ニシテ  
其祖先カ泉州人ニ殺害セラレタル者ハ姓ノ如何ニ關セズ泉州人ト婚姻セス若クハ又同州人ニ在テ  
モ其祖先カ仇讐ノ關係アリタル者ハ婚姻セサル等ノ類ハ各地方ニ於テ其實例ニ乏カラス



(ニ) 同宗及仇讐ノ關係ナキモ其祖先カ特別ナル理由ニ因リ互ニ婚姻セサルコトヲ誓約シタルモノハ婚姻セス例之某姓ト某姓トノ婚姻ハ其祖先ノ代ニ於テ不吉ノ事多カリシカ故ニ婚姻セサルコトヲ約セルノ類ナリ

以上述フルカ如キ類ハ其他尙多ク今ニ於テ依然トシテ存シ上下ヲ通シテ行ハル而シテ之ヲ犯シタル者ニ對スル制裁ニ付テハ(イ)及(ロ)ノ如キハ祖先ヲ同シクシ血統ヲ一ニスル者ナルカ故ニ律例ニ於テモ同姓ノ婚姻ニ比シ更ニ重ク罰スル所ナルヲ以テ若之ヲ犯ストキハ法ノ制裁ヲ受ケタリト雖モ(ハ)及(ニ)ノ如キハ唯私人間ニ於テ其祖先ノ遺志ヲ守リ婚姻セサルニ過キサルカ故ニ之ヲ犯ス者アルモ法ノ制裁ヲ受クルコトナカリシト云フ然レトモ之ヲ犯ス者ハ孝道倫常ヲ缺ク者トシテ一般ノ擯斥ヲ受クルト同時ニ敢テ之ヲ犯ス者ナキハ事實ナリトス

第四 親族ニアラサルコト

親族相婚ヲ禁スルハ亦支那古來ノ禮制ニシテ歷朝ノ法律皆之カ規定ヲ設ク其間寬嚴粗密ノ差ナキニアラサルモ概シテ同宗親族ノ間ニ於テハ直系タルト旁系タルト又喪服關係ノ有無ニ拘ラス絶對ニ其婚姻ヲ禁シ又外姻親族ノ間ニ於テハ喪服關係アルモノハ勿論喪服關係ナキモノト雖モ尊卑長幼ノ名分ヲ有スル以上ハ一定ノ範圍ヲ限リテ其婚姻ヲ禁シタリ唐明清律ノ規定スル所左ノ如シ

(甲) 同宗ノ場合

一、諸同姓爲婚者各徒二年、總麻以上以姦論(唐律)

諸嘗爲祖免親之妻、而嫁娶者各杖一百、總麻及舅甥妻、徒一年、小功以上以姦論、妾各減二等、離之(唐律)

二、凡娶同宗無服親之親、及無服親之妻、各杖一百、若娶同宗總麻親之妻、及舅甥妻、各杖六十、徒一年、小功

以上之各以姦論、自注三年、其親之曾祖出、及已改嫁而娶爲妻妾者、無服之各杖八十、若收父祖之妾、及伯叔母者、不問改嫁各斬若兄亡收嫂、弟亡收弟婦者、不問改嫁各杖、妾不與各減妻二等、若娶同宗總麻以上姑姪姊妹者、亦

各以姦論、死外置離異(清律之同)

三、凡收伯叔兄弟妾者、即照姦伯叔兄弟妾律、減妻一等、杖一百、流三千里(附例)

即同宗ハ如何ニ疎遠ナルモ苟モ其世系ノ考フヘク尊卑長幼ノ名分尙存スル間ハ血族ハ勿論姻族既ニ姻族關係ノ消滅シタル後モ亦同シト雖モ絶體ニ其婚姻ヲ禁止シ其破倫ノ甚キモノハ死刑ニ處シ他ハ徒杖ニ處シ且其婚姻ヲ無効トス

今上記ノ律ニ據リ之ヲ犯シタル者ノ制裁ヲ擧クレハ左ノ如シ但律ハ男女兩者ヲ罰スルモノナレトモ記載ノ煩雜ヲ避クル爲ニ茲ニハ男ヲ主トシテ掲テ故ニ文中ニ伯叔母ヲ娶ル者ハ斬ニ處ストアレハ娶ル所ノ夫ノ姪モ娶ラレル所ノ伯叔母モ共ニ斬ニ處スルノ謂ナリト知ルヘシ

(一) 直系親

(イ) 血族 母子相姦シ祖孫相通スル如キ破倫ノ行爲ハ如何ナル小民モ尙之ヲ恥ツ況ヤ公然相婚シ夫妻ヲ以テ相呼フヲヤ故ニ律ニハ唯旁系親間ノ婚姻ヲ罰スルノ條文アルモ直系親間ノ婚姻ヲ罰スルノ條文ナシ是殆ト絶無ノ例ニシテ律ニ之ヲ掲クルノ要ナキニ因ル然レトモ若此婚姻ヲ敢テスル者アラハ援引比照シテ死罪ニ處スヘキハ勿論トス

(ロ) 姻族 姻族間ニハ直系ト雖モ尙相通スル者ナキヲ保セサルヲ以テ律ニハ其罪ヲ定ム(一)父祖ノ妾ヲ妻妾ト爲ス者ハ各斬ニ處ス而シテ其既ニ離婚改嫁シタルトキモ減等セズ(二)子孫ノ妻ヲ收ムル者ハ斬、妾ヲ收ムル者ハ絞ニ處ス



(二) 傍系親

(イ) 血族 (一) 總麻以上ノ親ト相婚スル者ハ親屬相姦ヲ以テ論ス即姑、姊妹、姪女ヲ娶ル者ハ共ニ斬、祖姑、從姑、從姊妹ヲ娶ル者ハ共ニ絞、其他ノ有服親ヲ娶ル者ハ杖一百、徒一年ニ處ス(二) 無服親ヲ娶ル者ハ杖一百ニ處ス

(ロ) 姻族 (一) 小功以上ノ親ノ妻ヲ娶ル者ハ親族相姦ヲ以テ論ス即伯叔母ヲ娶ル者ハ斬、伯叔祖母、從伯叔母、姪婦、兄弟ノ妻ヲ娶ル者ハ絞、其他ハ杖一百、徒三年ニ處ス(二) 總麻親ノ妻ヲ娶ル者ハ杖六十、徒一年ニ處ス(三) 無服親ノ妻ヲ娶ル者ハ杖一百、即無服親ヲ娶ルノ罪ニ同シ(四) 若前記同宗親ノ妻ヲ娶ル者ハ其妻ヲ娶ル者ヨリ二等ヲ減ス但伯叔父及兄弟ノ妻ヲ娶ル者ハ唯一等ヲ減ス

(乙) 外姻ノ場合

一、若外姻有服屬、而尊卑共爲婚姻、及娶同母異父之姊妹、若妻前夫之女者(謂妻所生者、餘條釋)亦各以姦論、其父母之姑舅兩姨姊妹、及姨、若堂姨、母之姑、堂姑、己之堂姨、及再從姨、堂外甥女、女婿姊妹、並不得爲婚姻、違者杖一百、並離之(唐律)

二、凡外姻有服、尊屬卑幼共爲婚姻、及娶同母異父姊妹、若妻前夫之女者、各以姦論、其父母之姑舅兩姨姊妹、及姨、若堂姨、母之姑、堂姑、己之堂姨、及再從姨、堂外甥女、若女婿、及子孫婦之姊妹、並不得爲婚姻、違者各杖一百、若娶己之姑舅兩姨姊妹者、杖八十、並離異(明律)

三、凡外姻有服、或尊屬或卑幼、若爲婚姻、及娶同母異父姊妹、若妻前夫之女者、各以親屬相姦論、其父母之姑舅兩姨姊妹、及姨、若堂姨、母之姑、堂姑、己之堂姨、及再從姨、己堂外甥女、若女婿、及子孫婦之姊妹、並不得爲婚姻、違者各杖一百、若娶己之姑舅兩姨姊妹者、(謂尊卑之分、杖八十、並離異、婦女歸宗、清律)

即外姻間ノ通婚禁止ハ(一)其範圍同宗ノ如ク無限ニアラス直系親間ハ全然之ヲ禁スルモ傍系親間ハ尊卑ノ名分アル間ニ限り且五世以上ノ親ハ血族ト雖モ敢テ之ヲ禁セス又三世四世ノ親ト雖モ其相婚ヲ禁セサルモノ少カラス(二)外姻間ノ婚姻ハ同宗間ノ婚姻ニ比シテ其刑輕シ(三)同宗間ノ婚姻ハ悉ク之ヲ無効トスルモ外姻間ノ婚姻ハ其直系親ヲ除ク外ハ之ヲ取消スニ止リ從テ其間ニ生スル親族關係ハ之ヲ認ム(次項婚姻ノ無効及取消参照)

上記ノ律例ニ據リ之ヲ犯シタル者ノ制裁ヲ掲クレハ左ノ如シ

(一) 直系親

(イ) 血族 外祖父カ外孫女ト婚シ或ハ外孫カ外祖母ト婚スルカ如キハ絶無ノ例ナルヲ以テ尊卑爲婚律ニハ、外姻有服、或尊屬或卑幼、若爲婚姻、以親屬相姦論ト規定シタルモ他方親屬相姦律ニハ外祖孫相姦ノ場合ヲ載セス之ヲ單ニ小功總麻ノ親ヲ姦スルモノトシテ論スルトキハ僅ニ杖一百、徒三年ノ刑ニシテ母ノ姊妹ヲ姦スル者ヲ絞ニ處スルニ比シテ頗權衡ヲ失ス思フニ外祖孫ノ婚姻ノ如キハ律ニ之ヲ掲タルノ要ナキモノニシテ前律文ノ外姻有服ノ内ニハ之ヲ含マサルモノト見ルヘシ若之ヲ犯ス者アルトキハ援引比照シテ斬ニ處スヘキハ勿論ナリトス

(ロ) 姻族 (一) 妻ノ母(即)ヲ娶ル者ハ親屬相姦ヲ以テ論シ實母ナルトキハ絞ニ處シ嫡繼慈母ナルトキハ杖一百、徒三年ニ處ス妻ノ祖母ヲ娶ル者ハ律ニ明文ナシト雖モ亦之ニ比照スヘキモノトス(二) 妻ノ前夫ノ女ヲ娶ル者ハ親屬相姦ヲ以テ論シ杖一百、徒三年ニ處ス其孫女ヲ娶ル者ハ律ニ明文ナシト雖モ亦之ニ比照スヘキモノトス(三) 外孫ノ妻ヲ收ムル者ハ律ニ明文ナシト雖モ子孫ノ婦ヲ收ムル者ニ比照シテ斬ニ處スヘシ(四) 外祖父ノ妾ヲ收ムル者モ亦律ニ明文ナシト雖モ父祖ノ妾ヲ收ムル者ニ比



照シ斬ニ處スヘシ

(二) 旁系親

(イ) 血族 (一)母ノ姉妹(姨)從姉妹(姨)再從姉妹(姨)及父母ノ姑舅兩姨姉妹(父方ヲ表姑、母方ヲ表姨ト云フ)ヲ娶ル者此内姨ハ杖一百ニ處ス(二)祖母及外祖父母ノ姉妹從姉妹ヲ娶ル者ハ各杖一百ニ處ス祖母外祖母ノ姉妹從姉妹ハ父母ノ姨又ハ堂姨ニシテ共ニ祖姨又ハ堂祖姨ト稱ス外祖父ノ姉妹從姉妹ハ即母ノ姑堂姑ニシテ外祖姑又ハ外堂祖姑ト稱ス(三)姉妹從姉妹ノ女ヲ娶ル者此内姉妹ノ女即甥女(外親)ヲ娶ル者ハ杖一百ニ以テ親屬相姦ヲ以テ論シ杖一百徒三年ニ處シ從姉妹ノ女即堂外甥女(外親)ヲ娶ル者ハ杖一百ニ處ス又律ハ姑舅兩姨兄弟姉妹ノ女即表甥女ヲ娶ルヲ禁セス然ルニ表甥カ父母ノ姑舅兩姨姉妹ヲ娶ルヲ禁シ杖一百ニ處ス等シク三世ノ外親ニ屬スルニ一方ハ之ヲ禁シ他方ハ之ヲ禁セス兩者頗權衡ヲ失シ或ハ律ノ不備ニアラサルカヲ疑ハシムト雖モ思フニ一ハ女カ尊屬ナルヲ以テ尊卑ニ屈スルノ嫌アリ他ハ男カ尊屬ナルヲ以テ其嫌ナキニ依ルナルヘシ

(ロ) 姻族 (一)男ノ妻若クハ甥ノ妻ヲ娶ル者ハ親屬相姦ヲ以テ論シ杖一百徒三年ニ處ス(二)女婿ノ姉妹又ハ子孫ノ姉妹ヲ娶ル者ハ各杖一百ニ處ス律ニ孫婿ノ姉妹ヲ娶ル者ヲ掲ケスト雖モ亦援引比照スヘキモノトス以上(一)(二)ハ臺灣ニモ此事例ナシ(三)前夫ノ子女ト後夫ノ子女ト相婚スル者ハ右律ノ附例第二ニ前夫子女與後夫子女苟合爲婚者以妾同母異父姉妹律條科斷トアリ是同例ノ輯註ニモアル如ク子女アル嫠夫カ子女アル寡婦ト婚シタル場合ニ生スルモノニシテ此前夫ノ子女ト後夫ノ子女トハ互ニ血族關係ナシト雖モ亦親屬相姦トシテ論スヘキモノトス然レトモ臺灣ニ於テハ此事例

所在ニ行ハル

(三) 相婚禁止ノ外姻約説

以上(一)(二)兩項ニ分説シタル相婚禁止ノ外姻ヲ摘示スレハ左ノ如シ

一、直系親間(血族ト姻族トヲ論セス)

- 二、同母異父ノ兄弟姉妹間(前夫ノ子女ト後夫ノ子女トノ間亦之ニ準ス)
  - 三、子女ト母ノ兄弟姉妹從兄弟姉妹再從姉妹(母ノ再從兄弟)及父母ノ姑舅兩姨姉妹(父母ノ姑舅兩姨見)トノ間
  - 四、孫ト祖母外祖父母ノ姉妹從姉妹トノ間(孫女ト祖母外祖父母ノ兄弟及從兄弟トハ禁婚セス)
  - 五、甥ト舅ノ妻トノ間又ハ舅ト甥女トノ間
  - 六、岳父ト女婿トノ間又ハ父祖ト子孫婦ノ姉妹トノ間
- 今之ヲ一般ノ外姻親族範圍ニ照ストキハ一般ノ親族範圍内ニ在ルモ尙其婚姻ヲ禁セサルモノアリ同列親間(姑舅兩姨兄弟姉妹トノ間又ハ)及(三)ノ註脚ニ在ル父母ノ姑舅兩姨兄弟(四)ノ註脚ニ在ル祖母及外祖父母ノ兄弟ノ如シ又一般ノ親族範圍外ニ在ルモ其婚姻ヲ禁スルモノアリ(一)(二)(六)及(三)ノ母ノ再從姉妹(四世ノ)ノ如シ

第五 當事者ノ同意アルコト

支那及臺灣ニ於ケル婚姻ハ實際上當事者タル男女ノ共諾ヲ必要トセス男女雙方ノ父母其他ノ尊長主婚人ト爲リ其意思ニ因テ婚約ヲ締結スルモノトス唯律例ノ規定ニ依レハ(二)其當事者カ寡婦タル場合ニハ主婚人ハ其同意ヲ得ルニアラサレハ強テ婚嫁セシムルヲ得ス唐律ニ於テハ女ノ祖父母父母母ニアラスシテ之ヲ強嫁スル者ハ徒一年ニ處シ明律ニ於テハ之ヲ杖八十ニ處スルノ規定アリ清律



ニ至テハ其制裁ヲ嚴ニシテ女ノ祖父母父母及夫ノ祖父母父母ト雖モ之ヲ杖八十ニ處シ期親以下更ニ其罪ヲ重クシ且寡婦ハ前夫ノ家ニ追歸シ終生其志ヲ守ルコトヲ得セシム然レトモ其寡婦カ既ニ婚ヲ成シタルトキハ既ニ其身ヲ失シタルモノナルヲ以テ其儘ニ後夫ニ歸セシム(居喪嫁娶律末節)ニ主婚人カ當事者ノ祖父母父母又ハ期親尊長ニアラサル場合ハ當事者ヲ專制スルノ權ナシ故ニ其定婚ヲ爲スニ主婚人ハ必當事者ノ同意ヲ經サルヘカラス從テ男子外ニ在テ自定婚シタル場合ニ於テ期親以上ノ尊長カ別ニ定婚シタルトキハ之ニ從ハサルヘカラサルモ他ノ尊長カ爲シタル定婚ニハ之ニ從フヘキ義務ナシ從テ又婚姻カ違法ナル場合ニハ期親以上ノ尊長カ主婚タルトキハ唯主婚人ヲ坐シテ當事者タル男子ヲ坐セスト雖モ其餘ノ親族カ主婚タル場合ニハ當事者タル男女モ亦其罪ヲ免ル、コトヲ得サルモノトス

前述ノ如ク支那及臺灣現行法及實際ノ慣習ニ於テハ特別ノ場合ヲ除キ一般ニハ婚姻ニ當事者ノ同意ヲ必要トセス然レトモ支那法ノ認メタル婚姻ノ性質及沿革ヨリ云フトキハ當事者タル男女ノ意思ノミニ依テ婚姻ヲ爲スヲ得サルト共ニ亦必シモ當事者タル男女ノ意思ヲ無視スルモノニアラサルカ如ク形式上ハ主婚人ノ同意ヲ以テ定マルト雖モ實際上ハ尙男女ノ共諾ヲ以テ婚姻成立條件ト爲スモノト認ムルヲ至當トスルカ如シ抑婚姻ニ主婚人ヲ立ツルニ至タルハ後ニ述フルカ如ク春秋ノ時代ニ始ルモノノ如ク周代以前及周ノ初代ニ在テハ婚姻ニハ父母ノ承諾ヲ要シタルモ未主婚人ヲ要シタルノ記述アルヲ見ス此時代ニハ婚姻ハ當事者タル男女ノ意思ニ依テ之ヲ行ヒ父母尊長ハ唯之ニ同意ヲ與ヘ又之ヲ拒否スルニ過キサリシカ如シ詩ノ南山篇ニハ「娶妻如之何、必告父母」トアリ而シテ杜氏通典ニ據レハ「五帝取時娶妻必告父母」トアリテ五帝以前ニハ男女ノ意思ニ因リ嫁娶シ

唯之ヲ父母ニ告ケケリシモノノ如ク又周代ニ至テモ專男女ノ意思ニ重ヲ措キタルコトハ鄭衛二篇中ニハ自由結婚ニ類スル記述少ラサルニ徴シテ明ナリ今之ヲ以テ當時ノ淫佚ノ風俗ヲ諷刺シタルニ過キササルモノトスルモ周南ノ篇頭ニハ「關雎」アリ召南ニハ「行露」標有梅等ノ諸篇アリ周南召南ハ姬周美俗ノ標榜ニシテ孔子モ亦「不爲周南召南」其猶正牆面立也」ト稱ス即當時ニ在テハ婚姻ニハ男女ノ意思重ヲ爲セルコトヲ推知スルニ足ルヘシ且既ニ述ヘタル如ク易ニ於テモ咸ノ卦アリ其文ニ曰ク「咸亨利貞取女吉」ト而シテ程子ノ註ニ「咸之爲卦兌下艮上少女少男也男女相感之深莫如少者故二少爲成也艮體篤實正爲誠懿之義男志篤實以下交女心說而上應男感之先也男先以誠感則女說而應也」ト説キ又白虎通ニモ「禮男娶女嫁何陰卑不得自專就陽而成之故傳曰陽倡陰和男行女隨」トアリ皆以テ當事者タル男女ノ意思ニ重ヲ措クヲ見ルヘク又之ヲ周禮及禮記ニ就テ觀ルモ婚姻ハ必父母ノ承諾ヲ經媒約ニ依テ行フヘキ條項アルモ未主婚人ヲ要スヘキ條項アルヲ見ス

蓋婚姻ニ主婚者ヲ要スルニ至リタルハ一ハ春秋時代ニ於テ天子女ヲ諸侯ニ嫁スルニ當リ尊卑匹偶ヲ失スルヲ避ケテ殊ニ同姓ノ諸侯ヲシテ婚ヲ主ラシメタルニ起因シ一ハ周制ニ人ノ子タルモノハ父母ノ存スル間ハ專行ノ義ナキヲ以テ婚姻モ亦父母ノ命ニ因ルヲ本則ト爲シタルニ原因スルモノノ如ク從テ父母又ハ尊長者カ主婚者ト爲リテ結婚ヲ爲スハ怡モ媒約ヲ立ツルト等シク全錯誤ヲ避ケ淫佚ヲ防クノ趣意ニ出テタルモノニシテ敢テ當事者タル男女ノ意思ヲ壓シテ強制婚ヲ保障セルモノニアラス公ニ在テハ公益上ノ必要ニ基キ私ニ在テハ當事者ノ幸福ヲ全カラシメントスルノ本意ニ外ナラス

婚姻ニ主婚者ヲ立ツルニ至リタル理由ヲ以テ前述ノ如シトセハ現時ニ於テハ婚姻ハ專主婚人ノ意



思ニ成リ全當事者タル男女ノ意思ヲ問ハサルノ實狀アリ律例モ亦婚姻ニ男女ノ共諾ヲ要スルコトヲ明記セスト雖モ然カモ婚姻ノ實質ハ男女ノ共諾ニ存スルモノト爲ササル可ラス律文ニ之ヲ明記セサルハ結局主婚人タルハ父母尊長ナルカ故ニ其子女ノ意思ニ反スル結婚ヲ敢テスルコトナシト推定セルカ爲ニ外ナラスト認ムヘシ康熙年間ノ律家黃六鴻ノ如キハ夙ニ當事者ノ意思ニ因ルノ必要ヲ認メ論シテ曰ク男家惡醜而敗盟女家則指爲負諾與詞致訟各持其說殊不知皆父兄缺敬慎之過耳(中略)鴻以爲召男女當前親訊其情願與否毋爲面徇飾說不願則竟與斷離使無非偶不終之難云々ト蓋事理ニ達シ肯綮ヲ獲タルノ説ト云フヘシ

今之ヲ臺灣ノ實際ニ徵スルニ表面上ハ既ニ述ヘタルカ如ク婚姻ハ男女ノ共諾ヲ必要トセス專父母其他ノ尊長カ之カ主婚者ト爲リ其意思ニ因テ結婚ヲ爲スヲ常例トスルト雖モ其裏面ニ於テハ尙當事者タル男女ノ意思ヲ確メテ後嫁娶ヲ決スルヲ多シトス唯素ト父母ノ命維從ヲ以テ禮法ヲ辨ヘ孝道ニ厚キモノト爲ス慣習ナルカ故ニ土人ニ就キ之ヲ問ヘハ當事者ノ意思ヲ確ムルノ必要ナク又其慣例ナキヲ以テ答フル者比々皆然ラサルハナキノ觀アリト雖モ稀ニハ當事者ノ意思ヲ確ムル必要ヲ認メ其願否ヲ審察シテ然ル後ニ嫁娶ヲ定ムヘシト答フル者之ナキニアラス依是觀之臺灣ニ於ケル婚姻モ猶我邦ニ於ケル婚姻ノ如ク表面ハ父母ノ命令ニ出ルト雖モ實質上ハ尙當事者タル子女ノ共諾ヲ要シ其意思ヲ確メテ後嫁娶ヲ決スルヲ本則ト爲スモノト認メテ不可ナキカ如シ

### 第二項 形式上ノ要件 第一目 總 說

婚姻ハ人世ノ大事ナルカ故ニ何レノ國ト雖モ一定ノ方式ノ之ニ伴ハサルハナシ支那ニ於テモ古來婚姻ノ制度ハ特ニ之ヲ嚴ニシ其方式ヲ定メ婚姻カ有效ニ成立スルニハ必其方式ヲ履マサルヘカラサルモノト爲シ周代ニ於テ既ニ之ヲ定メ周禮地官媒氏ノ項及禮昏義士昏禮等ニ載ス後世律ト禮ト分離スルニ及ヒテ制度ニ關スルモノハ律例(唐律ニハ戶婚律明)ニ儀式ニ關スルモノハ典禮(唐ニ開元禮宋ニ政)ニ規定シ現清朝ニ及ヒタリ

支那法ニ婚姻ヲ爲スニハ先(一)男女兩家ノ間ニ婚約ヲ締結スルコトヲ要ス之ヲ定婚ト稱ス而シテ男家ヨリハ特ニ聘定女家ヨリハ許嫁ト云フ定婚ハ婚姻ニ缺クヘカラサル形式上ノ要件ニシテ之ヲ缺キタル婚姻ハ法律上之ヲ野合ト爲シ婚姻ノ效力ヲ發生セス(二)次ニ合卷ノ式ヲ舉クルヲ要ス合卷ハ下ニ説クカ如ク男女ノ一方カ他方ノ家ニ入り夫妻ノ關係ヲ結フ禮ニシテ之ヲ成婚又ハ成親ト稱ス成婚アリタルトキハ別ニ我國法ニ於ケルカ如ク届出又ハ戶籍登記等ヲ要セス完全ニ婚姻ノ效力ヲ發生ス

定婚及成婚ニハ既ニ總説ニ於テ概言シタル如ク古來一定ノ儀式アリ納采問名納吉納徵請期及親迎ノ六目ニシテ之ヲ六禮ト稱ス今少シク其内容ニ就テ詳述セントス

(一)納采 禮昏義ノ註ニ納雁以爲采擇之禮也トアリ朱子家禮ノ註ニ納采問名者即今之具采擇之禮以求生庚故不云問名而云納采也トアリ蓋男家カ女氏ノ生庚ヲ求ムル(次ノ問名カ爲ニ女家ニ禮物ヲ納ルヲ云フ陳鳴盛ノ六禮名儀ノ解ニ依レハ一日納采即今通小年庚之説也又謂之送日婚禮男先乎女媒約之言既達則女子許之矣而男氏猶不敢必也故納采擇之禮以求之トアリ蓋男家カ女ノ小年庚(現時ハ婚仔ト稱ス男女ノ生年月日ヲ記シタル紙帖ナリ)ヲ求ムル時ニ女家ニ禮物ヲ贈ルノ儀式ヲ云フ



(二) 問名 禮昏義ノ註ニ問女生之母名氏也トアリ朱子家禮ニハ古人許婚然後納采因以問名必稽三代籍貫男女年庚排行及嫡庶所出加諸卜筮然後訂盟トアリ即男家カ婚姻ノ吉凶ヲトスル爲ニ女家ニ對シテ女ノ年庚排行及嫡庶ノ所出ヲ問フ思フニ問名ハ必前ノ納采ト同時ニ行フヘキモノニシテ畢竟納采ハ問名ノ爲ニ行フモノ又問名ハ必納采ニ附帶シテ行フヘキモノニシテ兩者其目ヲ別立スルモ其禮ハ一ナリ故ニ朱子家禮ハ問名ヲ略シテ納采ノ中ニ含マシメ現行通禮亦納采ト稱シテ問名ヲ行フ然ルニ陳氏家禮ニハ二曰問名即今通大年庚之說也問名者問女氏籍貫居鄉三代來歷行次年歲及名將歸而加諸卜筮也ト說キ納采ハ女ノ小年庚即生年月日ノミヲ問ヒ問名ニ至テハ大年庚即詳ニ女氏籍貫居鄉三代ノ來歷ト女ノ排行年歲及名トヲ問フモノトセリ古禮果シテ此二重ノ問名アリタルヤ否ヤハ審ナラスト雖モ朱子カ其家禮ニ於テ問名ヲ省キタルヲ見レハ蓋問名ハ納采ニ附帶シテ行フモノニシテ納采ノ外ニ問名ナルモノアラサルニ似タリ

(三) 納吉 禮昏義ノ註ニ得吉ト而納之也トアリ陳氏禮書ニハ三曰納吉即今文定之說也又謂之通書言問名既得其實歸ト於廟得吉兆矣遣使往女氏納之婚姻之事定矣ト解シタリ即納吉トハ男家ニ於テ女ノ年庚ヲ得テ之ヲトシ吉兆ヲ得タルトキニ使ヲ遣シ之ヲ女家ニ通知スルノ式ヲ云フ

(四) 納徵 禮昏義ノ註ニ納幣以爲婚姻之證也トアリ陳氏禮書ニハ四曰納幣又曰納徵即今通聘之說也徵者證也成也聘也女子十年貞不字故必待聘之而後歸誠重之也ト解セリ即納徵又ハ納幣トハ婚約訂結ノ證トシテ男家ヨリ女家ニ聘財ヲ納ムルヲ云フ

(五) 請期 禮昏義ノ註ニ請婚姻之期日也トアリ陳氏禮書ニハ五曰請期即今送日之說也請者訂也謂訂畢婚之期於女氏必待其允諾後迎之ト解セリ即男家ヨリ婚日ヲ定メテ女家ニ故障ノ有無ヲ問フヲ云フナリ

云フナリ

(六) 親迎 親迎ハ婚日ニ男カ親ノ女家ニ往キ妻ヲ迎フルヲ云フ  
前通ノ六禮ハ周初代ノ制定ニ係ルモノニシテ上天子ヨリ下庶人ニ至ル迄之ニ依ルヲ正禮トセリ然レトモ此時代ニ在テモ既ニ六禮ヲ行ハサル婚姻アリタルコトハ周禮地官媒氏ニ仲春之月令會男女於是時也奔者不禁云云トアリ而シテ禮内則ノ註ニ六禮備ハラサルヲ奔ト云トアルニ徵シ之ヲ知ルヲ得ヘシ但此略式ハ國ニ因荒アリ又ハ家ニ禍災アリテ若禮ノ備フルヲ待タハ嫁娶ノ時機ヲ失スルノ虞アル場合ニ限リ之ヲ許シタルモノニシテ一般ニ之ヲ許容シタルモノニアラス是媒氏ノ下項ニ「若無故而不用令者罰之トアルニ依リ明ナリ且如斯キ略式ハ當時ノ格言ニ刑不上太夫禮不下庶民トアルニ基クモノニシテ畢竟庶民ニ對スル特別規定ニ過キス以上ノ者ニ在テハ尙必六禮ヲ具備スヘキモノトセリ

周以後ニ在テモ六禮ハ一般ニ婚姻ノ正禮トシテ永ク遵用セラレシカ後ニ至テハ納吉ノ禮ハ漸ク廢類シ又問名ハ納采ト同一ノ事項ナルヲ以テ宋ニ至リ朱子家禮ヲ作リ問名ヲ以テ納采ニ入レ又納吉及請期ヲ以テ納幣ニ入レ以テ三禮ト爲セリ爾後婚禮ハ此禮ニ則ルニ至リ明ノ太祖洪武元年ノ令ニモ依朱子家禮無問名納吉止納采納幣トアリ然レトモ朱子ノ改正ハ簡便ニ從ヒ類似ノ事項ヲ省約シタルニ過キスシテ六禮ノ實ハ依然トシテ存スルモノトス即長洲汪右衛門鑒定ニ係ル朱子家禮ノ註ニ按古有六禮家禮止存其三蓋納采問名者即今之采擇之禮以求生庚故不云問名而云納采也納吉納徵者即今之卜吉而下禮幣故不言納吉而言納幣也請期親迎者謂選擇成婚之期請於女氏而女氏許諾即行親迎之禮也今請期一節俱附行於納幣之時最爲簡便甚合時宜矣トアリ又陳鳴盛ノ家禮帖式ニモ家禮



削去問名納吉請期止用納幣親迎似從簡省朱文公以問名入納采以請期入納幣以備六禮之目不過於書詞之簡略及其名而已其實無可增減ト説ク陳鳴盛ノ家禮帖式ハ清宣宗ノ道光年間ニ朱子家禮ヲ參酌シ時俗民情ニ基キ編述シタルモノニシテ支那本土ハ固ヨリ臺灣ニ於テモ朱子家禮ト共ニ慶弔儀式ノ章程トシテ準用セラレ從テ臺灣ニ於テモ今尙六禮ノ名ヲ存シ之ニ依テ婚儀ヲ行フヲ以テ本則トス

現行大清通禮ハ既ニ喪祭ノ禮ニ於テ述ヘタル如ク道光年間ニ古今ノ禮典及諸氏ノ禮書ヲ參酌シ制定セラレタル欽定ノ禮ニシテ支那一般ニ通行スヘキモノナレトモ未民間一般ニ用ヒラルルニ至ラス同禮ハ婚儀ヲ分テ議昏納采問名ヲ含ム納幣請期親迎婦見舅姑婦盥饋舅姑饗婦廟見婿見婦父母ノ十目ト爲ス(參考書第二編第三章第一節(三)婚正式ノ婚儀第一)其内議昏納采及納幣ハ定婚ノ儀ニ屬シ請期親迎ハ成婚ノ儀ニ屬シ共ニ婚成立ノ要件ヲ爲スト雖モ婦見舅姑以下ハ成婚後ノ儀ニ屬シ法律上別段ノ效力ヲ生スルモノニアラス

臺灣ニ於テハ通禮ノ規定ヲ知ル者ハ其少ク婚姻ニ關シテハ既ニ述ヘタル如ク朱子家禮及陳氏禮書ニ依ルヲ本則ト爲ス然レトモ亦唯其觀念上ニ於テ之ヲ認ムルニ止マリ實際ニ於テ其禮頗紊亂シ正式ニ右二書ニ定ムル所ヲ實行スル者ハ少シ唯主婚人ノ共諾ト媒人ノ交渉トヲ主トシ假令正式ノ儀ヲ行ハサルモ此二件ニ缺クル所ナキトキハ正當ノ婚姻タルコトヲ認メ舊政府ニ於テモ亦之ニ婚姻ノ效力ヲ與ヘタリト云フ

### 第二目 定 婚

#### 第一則 定婚ノ成立

臺灣ノ慣習ニ於テハ定婚ハ一ノ要式契約ニシテ之ヲ爲スニハ(一)當事者タル男女雙方ノ主婚人ヲ定メ(二)媒人ヲ立テ之ヲ通シテ交渉ヲ爲シ(三)婚姻ノ契約ヲ締結シ(四)婚書ヲ作り(五)聘金ヲ授受スルヲ以テ一段落トシ(六)儀式ヲ行フヲ以テ完成スルモノトス

##### 第一 主婚人ヲ定ムルコト

(一)主婚人ノ性質 主婚人ハ婚姻ノ主事者ニシテ婚姻ノ契約ヲ締結シ婚姻ニ關スル一切ノ事務ヲ處理シ且其婚姻ニ關シ一切ノ責任ヲ負擔スヘキモノトス律例ノ規定ニ據レハ婚姻ハ必主婚者ニ依ラサルヘカラスシテ男女力之ニ依ラスシテ爲シタル婚姻ハ法律上有效ニ成立スルコト能ハス蓋婚姻ハ之ヲ私ニシテハ人生ノ大禮ニ屬シ之ヲ公ニシテハ社會組織ノ基礎ナルカ故ニ之ヲ血氣未定ラサル男女ノ意思ニ放任スルトキハ婚姻ノ基礎ヲ危クシ社會ノ秩序ヲ紊スノ虞アリトシ特ニ之カ主事者ヲ定ムルヲ必要トシタルナリ

臺灣ノ實際ニ於テモ婚姻ハ必主婚ニ由ルヘキモノトシ此觀念ハ長ク臺灣人ノ頭裡ニ印シ主婚ニ由ラサル婚姻ハ私奔ト稱シ目スルニ婚姻ヲ以テセス一般ニ之ヲ擯斥スルト共ニ法律上夫婦タル關係ヲ生セサルモノトス

婚姻ニ主婚人ヲ要スルニ至リタル時代ヲ按スルニ既ニ述ヘタルカ如ク周禮及禮記ニハ婚姻ハ必父母ノ承諾ヲ經媒約ニ由テ行フヘキ條項アルモ主婚人ヲ要スル條項ナキヲ以テスレハ周代ノ方式ニアラサルコト勿論ナリト雖モ周制ニ人ノ子タルモノハ父母存スル間ハ專行ノ義ナシト爲シ從テ婚



姻ノ如キ大禮ヲ行フニハ必父母ノ命ニ依ルヲ本則ト爲シタルハ後世主婚者ヲ立ツルノ原因ト爲レ  
 ルコト疑ナク又春秋時代ニハ天子其女ヲ諸侯ニ嫁スルニ當リ同姓ノ諸侯ヲシテ婚姻ヲ主ラシムル  
 ノ例アリシコト春秋ニ莊公元年夏單伯送王姬ノ註ニ王將嫁女於齊既命魯爲主故單伯送女不稱使也  
 天子嫁女於諸侯使同姓諸侯主之不親婚尊卑不敵トアリ又公羊傳ニ天子嫁女於諸侯必使諸侯同姓者  
 主之諸侯嫁女於太夫必使太夫同姓者主之云々トアルニ微シ明ニシテ是婚姻ハ其正偶ヲ得ンコトヲ  
 期スルノ趣旨ニシテ今日ノ主婚人トハ多少其趣ヲ異ニスルト雖モ其事例ハ以テ後世ノ主婚人ナル  
 者ヲ胚胎セルモノノ如シ

而シテ婚姻ニ關シ今日ノ如キ主婚人ヲ立ツルノ慣習ヲ生シ又法律力之ヲ規定スルニ至リタルハ何  
 レノ時代ニアルヤ未之ヲ詳ニセスト雖モ唐律ニハ既ニ婚姻ハ主婚ニ由ルヘキ明文アリ而シテ律ニ  
 婚事ヲ加フルニ至リタルハ北齊律ヲ初ト爲スカ故ニ當時既ニ婚姻ニ主婚人ヲ要スル規定アリタル  
 ヤモ測ルヘカラスト雖モ唐以前ノ律ハ今日ニ傳ハラサルヲ以テ之ヲ知ルヲ得ス然レトモ唐律ハ全  
 然隋ノ開皇律ニ據リタルモノナルカ故ニ隋律ニハ既ニ主婚人ヲ認メタルモノナルヘシ然ルニ唐律  
 ニハ未何人ヲ以テ主婚人ト爲スノ規定ナク又明律清律ニ於テモ共ニ主婚人ナルモノヲ承認スルモ  
 未婚姻ニハ必主婚人ヲ要スヘキコト及何人ヲ以テ主婚人ト爲スヘキヤノ規定ヲ設ケス唯兩朝ハ共  
 ニ條例ヲ以テ左ノ如ク規定セリ

嫁娶皆由祖父母父母主婚祖父母父母俱無者從餘親主婚其夫亡携女適人者其女從母主婚(戶律附例)  
 是主婚ニ關スル直接ノ規定ニシテ之ニ依リ始テ婚姻ハ必主婚ニ由ルヘキコトヲ確定シ且主婚人ト  
 爲ルヘキモノヲ限定セリ

(二) 主婚人タル資格 主婚人タルニハ(一)男女ノ有服親族タルヲ要ス其男タルト女タルト又其家ニ  
 在ルト出嫁出繼シタルト別タスト雖モ降服ノ爲ニ無服トナルトキハ此資格ナキモノトス但奴婢  
 ハ家長ヲ以テ主婚トス(二)男女ノ尊長タルヲ要スト雖モ若之ナキ場合ニハ有服ノ卑幼モ亦主婚タル  
 コトヲ得但後ニ説クカ如ク此點ニ付テハ異説ナキニアラス

(イ) 通常主婚人タルノ順位ハ第一ハ本宗直系尊屬第二ハ期親尊長及外祖父母第三ハ其他ノ有服尊  
 長第四ハ有服卑幼ナリトス男女爲婚律ノ附例第一ニハ嫁娶皆由祖父母父母主婚祖父母父母俱無者  
 從餘親主婚トアリ即先父母祖父母(高曾親父)ヲ以テ主婚人ト爲スヘク其之ナキ場合ニハ餘親ノ主婚ニ  
 從フ而シテ其輯註ニハ餘親當儘伯叔父母姑兄姊外祖父母如無則從餘親尊長其卑幼不得爲尊長主婚  
 也トアリ又嫁娶違律主婚媒人罪律ニハ凡嫁娶違律若由之(男女)祖父母伯叔父母姑兄姊及外祖父母主婚  
 者(違律)獨坐主婚(男女)餘親主婚者(餘親謂期親卑幼及本)事由主婚主婚爲首男女爲從(得減)事由男女爲首主  
 婚爲從(得減)トアリ即父母祖父母ナキ場合ニハ伯叔父母姑兄姊ノ如キ期親尊長又ハ外祖父母ヲ以テ  
 主婚人ト爲スヘシ若此等モ亦無キ場合ハ男女爲婚律ノ輯註ニ據レハ此等以外ノ尊長タルヘク卑幼  
 ハ主婚人タルコトヲ得スト爲シ嫁娶違律主婚媒人罪律ノ註脚ニ依レハ期親以下ノ卑幼モ亦主婚人  
 タルコトヲ得ヘシト爲シ此點相矛盾スルト雖モ律文ノ註脚ハ律文ト同一ノ效力ヲ有スルニ反シ輯  
 註ハ學者ノ一見解タルニ過キササルヲ以テ律註脚ニ從フヲ至當トス然レトモ尊長ノ存在スル場合ニ  
 卑幼ハ之ニ先テ主婚タルハ尊長權ノ性質ト相戾ルヲ以テ卑幼主婚タルハ有服尊長ノ全之ナキ場  
 合ニ限ルヘシ

條例ニハ其同順位ニ在ル者ノ先後ヲ示サス一ニ其家ノ便宜ニ任シタルモノノ如シ故ニ同位ノ者悉  
 合ニ限ルヘシ



ク主婚人ト爲リ或ハ其中ノ一人ヲ以テ主婚人ト爲スモ妨ナシ通常女ハ男ニ讓リ卑ハ尊ニ讓リ外親ハ同宗ニ讓ルヘキモノナルヲ以テ父母共ニ生存スルトキハ父主婚人タリ祖父母共ニ存スルトキハ祖父主婚人タリ其他姉ハ兄ニ外祖父母ハ兄及姉ノ後ニ在リト雖モ先位ノ者カ後位ノ者ニ讓リ或ハ後位ノ者カ先位ノ者ノ同意ヲ得テ之ニ先ツハ敢テ妨ナキ所ナリ此地位ヲ讓ルハ異順位間ニ於テ即母又ハ祖母カ伯叔父又ハ兄長ヲシテ主婚人タラシムル場合ニ於テモ亦同様ニシテ要スルニ其家ノ事情ニ依ルヘキモノトス

臺灣ニ於テハ主婚人ハ父又ハ戶主タルヲ通常トシ若之ナキトキハ祖父伯叔父等男尊長ヲ以テ主婚人トシ婦女ハ縱令實母タルモ主婚人タラサルヲ以テ多シトス然レトモ父ナキトキハ母ノ命ニ從フヘキヲ子道ト爲スカ故ニ他家ニ在ル男尊長ヲ以テ主婚人ト爲スモ其實權ハ尙母ニ在リトス蓋女性カ表面上主婚人タラサルハ婦女ハ絕對ニ外事ニ關係スル能力ナキモノト看做セルニ因ルナルヘシ從テ正式ノ婚書ニハ婦女カ主婚人トシテ其名ヲ出スコトナキモ招婚養媳等ノ契字ニ於テハ屢母祖母等カ立字人タルコトアリ又臺灣ニ於テハ主婚ハ必尊長ニ依ルヘキモノトシ卑幼カ尊長ノ主婚タル事例ハ未之アラス

(ロ) 寡婦再婚ノ場合即妻タルト妾タルヲ論セス一旦歸宗シタル者カ再婚スルトキハ勿論生家ノ親族ヲ以テ主婚人ト爲スヘシト雖モ夫ノ死後夫家ヨリ他ニ改嫁シ或ハ夫家ニ留リ招婚ヲ爲ストキハ夫ノ有服親ヲ以テ主婚人ト爲ス若夫家ニ有服親ナキトキハ生家ノ親族ノ主婚ニ依ル居喪嫁娶律ノ條例ニハ、孀婦自願改嫁、翁姑人等主婚受財、而母家統衆搶奪、杖八十、夫家并無例應主婚之人、母家主婚改嫁、而夫家疎遠親屬強搶、亦罪如之ト規定セリ臺灣ノ慣習亦同シ而シテ此場合ニハ夫ノ弟ノ如キ卑幼

モ亦主婚人タルコトヲ得招婚又ハ改嫁ノ契字ニハ屢夫ノ弟カ立字人ト爲リ其名ヲ署スルコトアリ

(ハ) 母ノ改嫁ニ從ヒタル子女ニ付見ルニ女ハ嫁母ヲ以テ主婚人ト爲ス男女爲婚律附例第一ニハ、其夫亡携女適人者、其女從母主婚ト規定セリ然レトモ條例ハ未母ノ改嫁ニ從ヒタル男子ニ付テ言フ所ナシ是蓋依然本宗親族ノ主婚ニ依ルヘキモノタルヘシ臺灣ニ於テハ男女ヲ論セス嫁母ハ己ニ從ヒタル子女ノ主婚人タリ而シテ嫁母ノ死後ニ於テハ繼父モ亦主婚人タルコトヲ得トナス

(ニ) 奴婢ハ自其子女ノ主婚人タルコトヲ得ヌ奴婢ノ父母モ亦其主婚人タルコトヲ得ヌ皆家長ヲ以テ主婚人ト爲ス(奴婢ノ部参照)

(ホ) 法定主婚人ナキ場合ニ付テハ律例ニ於テ未之ニ關スル規定ヲ存セスト雖モ其男女自主婚人タルヲ得ヘキハ明カナリ臺灣ニ於テハ受託孤人アル場合ハ之ニ依ルヘキモ之ナキ場合ニハ無服ノ親族又ハ同姓ノ年長者ヲ以テ主婚人ト爲ス然レトモ是只其名義ヲ假用スルニ過キスシテ實際ハ男女自身ニ於テ主婚スルモノナレハ違法ノ場合ニ於テモ主婚人ハ其責ニ任セサルナリ

主婚人タルヘキ者ナキニアラサルモ其男子カ遠ク離レテ他地方ニ在ル場合(例ハハ仕官或ハ商業ノ爲ニ外出セルカ如シ)ニハ其當事者タル男子自主婚タルコトヲ得但未婚セサル間ニ期親以上ノ尊長カ既ニ定婚ヲ爲シタルヲ知ルトキハ之ニ從ハサルヘカラス

大清律例男女婚姻律ニハ左ノ如ク規定ス

若卑幼或仕官或買賣在外其祖父母父母及伯叔父母姑兄弟自卑幼出外之後爲定婚而卑幼不自娶妻已成婚者仍舊爲婚律其所定之未成婚者從尊長所定其別條違者杖八十仍改

此規定ハ全然明律ニ據リタルモノニシテ明律ハ亦唐律ニ模倣シタルモノナルカ故ニ三律ノ規定ス



ル所其規ヲ一ニス而シテ此規定ハ卑幼仕官シ又ハ商用ニテ外ニ在ルカ爲ニ主婚者ヲ立ツル能ハサル場合ニ關スルモ其註ニ依レハ尊長外ニ在リ卑幼家ニ在リ雙方共ニ婚ヲ定メタル場合ニモ準用セラルヘキモノトス

(三)主婚人ノ責任 主婚人ハ婚姻ニ關スル一切ノ事項ヲ處理スルモノナルカ故ニ亦婚姻ニ關スル責任ヲ負擔スル義務ヲ有シ若其主婚ニ由ル婚姻カ違法ナル場合ニ於テハ主婚者ニ責任アルモノトス乃大清律例嫁娶違律主婚媒人罪律ニ左ノ規定アリ

凡嫁娶違律若由之祖父母父母伯叔父母姑兄姊及外祖父母主婚者違律獨坐主婚男女餘親主婚者餘親謂祖父母及大功以下尊長事由主婚主婚爲首男女爲從得減一等事由男女男女爲首主婚爲從得減一等至死者餘事由男女自當主婚人並減一等主婚人罪爲首罪不入於死故減一等男女已科其男女被主婚人威逼事不由己若男年二十歲以下及在室之女威逼非從罪至死亦是滿流不得於主婚人流罪上再減未成婚者各減已成婚罪五等如絞罪減五等杖七十徒一年半餘類推減若媒人知情者各減男女

犯人罪一等不知者不坐其違律爲婚各條稱離異改正者雖會赦但得猶離異改正離異者婦女並歸宗財禮若娶者知情則不論已未追入官不知者則追還主

是唐律明律ニモ同様ナル規定存スル所ニシテ即(一)祖父母以下外祖父母主婚ナル場合ニハ分尊ク義重ク專制スルヲ以テ卑幼ハ之ニ從ハサルヲ得ス故ニ違法ノ婚姻ハ其意ニアラサルモノトシテ獨主婚人ノミヲ罰ス(二)反之餘親カ主婚ナルトキハ如斯威壓ノ事情ナキカ故ニ婚姻當事者モ亦其違法ノ婚姻ニ贊同シタルノ罪アリトシ而シテ能ク其原因ヲ究メ若違法ノ婚姻カ主婚ノ意思ニ出ツルトキハ主婚ハ正犯男女ハ從犯トシテ罰シ反對ノ場合ニハ男女ハ正犯主婚ハ從犯トシテ罰ス但餘親主婚タル場合ニモ威逼セラレ且男年二十以下ナルカ又女在室ノモノナルトキハ皆其意ニ出ツルモノト

云フ能ハサルカ故ニ主婚人ノミヲ罰スルモノトス此他男女婚姻律ニ於テモ婚約ノ締結ニ不法アリタルトキハ又主婚者ヲ罰スルノ規定アリ此規定モ亦唐律明律清律殆ト其規ヲ一ニス清律ノ規定左ノ如シ

若許嫁女已報婚書及有私約謂先已知夫身殘而輒悔者答五十其女歸雖無婚書但曾受聘財者亦是若再許他人未成婚者女家主杖七十已成婚者杖八十後定娶者男知情主婚與女家同罪云云

第二 媒人ヲ立ツルコト

(一)媒人ノ性質 婚姻ニ媒人ヲ要スルニ至タルハ其年代極テ悠遠ニシテ實ニ太昊伏羲氏ノ時代ニ在リトス其傳記ニ制嫁娶以儷皮爲禮正姓氏通媒約トアルモノ即是ナリ而シテ姬周ニ至テハ婚姻ニ關スル制度整備スルト共ニ媒人ハ婚姻ノ成立ニ缺クヘカラサル要件ト爲リ若之ヲ缺クトキハ婚姻ニアラスシテ野合ナリト爲スニ至リ曲禮ニハ男女非有行媒不相知名ト曰ヒ詩ノ南山篇ニモ伐薪如之何匪斧不克娶妻如之何匪媒不得トアリ故ニ歷朝皆之ニ遵ヒ立媒ヲ以テ婚姻成立ノ要件ト爲ササルハナシ唯律ニハ媒人ヲ要スル直接ノ規定アルヲ見スト雖モ是言ヲ俟タサルモノト認メタルカ爲ニシテ唐明清律共ニ媒人ヲ前提トスル規定少カラス且明清律ニ於テハ嫁娶違律主婚媒人罪律ニ若媒人知情者各減男女犯人罪一等不知者不坐ト規定シ媒人ヲ以テ主婚者ニ準シ婚姻ニ於ケル責任者ト看做セリ

臺灣ニ在テモ婚姻ニハ一般ニ媒人ヲ立ツルヲ正式トシ媒約ニ由ラサル婚姻ハ猶主婚ニ由ラサル婚姻ノ如ク之ヲ私奔ト稱シテ擯斥スルト共ニ夫婦ノ關係生セサルモノト爲ス故ニ俚諺ニモ賣買憑中婚姻憑媒ト稱ス而シテ媒人ハ普通男家ノ主婚人ニ依テ立テラレ女家其申込ヲ承諾スルトキハ亦其



媒人ヲ以テ自家ノ媒人ト爲スヲ通例トシ稀ニハ男女兩家ニ於テ各一人ヲ立ツル例ナキニアラス但此場合ニ在テモ婚姻ノ申込ハ必男家ヨリスルヲ本則ト爲スノ結果トシテ媒人ハ男家先之ヲ立テ女家之ニ應シテ立ルヲ例トス

(二) 媒人ノ資格 媒人タルニハ一定ノ資格ナキモ主婚者又ハ結婚當事者ノ親族知己友人ノ好意ニ出ツルモノト媒約ヲ以テ營業ト爲スモノトノ二種アリテ前者ニ屬スルモノハ中流以上ニ多ク後者ニ屬スルモノハ下流社會ニ多シ而シテ前者ニ屬スルモノハ男子多ク後者ニ屬スルモノハ婦人多シ蓋媒人ハ臺灣ニ於テモ媒人嘴ト稱シテ饒舌佞辯ヲ要スト爲メカ故ニ之ヲ營業トスル者ハ男子ヨリハ婦人之ニ適スルニ因ルト云フ

(三) 媒人ノ責任 媒人ハ律例ノ規定ニ依レハ前述ノ如ク其媒約ニ係ル婚姻ニ對シ主婚人ニ準シ法律上ノ責任ヲ負擔スル場合アリト雖モ臺灣ノ實際ニ於テハ媒人ノ任務ハ極テ單純ナルト共ニ其責任モ亦極テ輕シ即媒人ノ任務ハ主婚者ノ旨ヲ承ケ男女兩家ノ間ニ往來シ婚約ヲ協定シ諸般ノ儀式ニ參與シ次ニ合意ノ式ヲ舉クルヲ以テ終了スルモノニシテ合意ノ式ヲ終リタル後ハ何等ノ責任ヲ有セサルヲ慣習ト爲ス唯媒人ノ惡意ニ因リ重大ナル事件ヲ惹起シタルトキハ之カ制裁トシテ媒人ヨリ罰金ヲ出サシムコトアリト云ヒ又之カ爲ニ甚シキ錯誤ヲ生シタルトキハ離婚ノ原因ト爲ルコトナキニアラサルヘキモ此ノ如キハ所謂理論ニ過キスシテ實際ニ於テハ殆ト有リ得ヘカラサル事ニ屬ス何者支那及臺灣ニ於ケル婚姻ニハ必主婚人ヲ要シ其主婚人ハ子女ノ爲ニ適當ノ配偶者ヲ求ムヘキ責任アルカ故ニ定婚ノ初ニ於テ百方查覈シ錯誤ナキヲ期シ所謂媒人嘴ノ欺罔ニ陷ルコトナキヲ務メサルヘカラス從テ若他日其欺罔ニ陷リタル事實ヲ發見スルコトアルモ是畢竟主婚者ノ疎

虞懈怠ニ歸スヘキモノニシテ敢テ媒人ヲ咎ムルコトヲ得ス媒人ハ由來巧言令色ヲ以テ其特色ト爲スコトハ一般ノ認ムル所ナルカ故ニ媒人嘴ニ因ル錯誤ハ即主婚者ノ責任ニ歸シ之カ爲ニ婚姻ノ成立ヲ害スルコトナキモノトス

臺灣ニ於テハ媒人ニ對シ謝禮トシテ金錢ヲ贈ルヲ習慣トシ其額ハ貧富其他ノ事情ニ因テ一樣ナラスト雖モ奇數ヲ忌ミ偶數ヲ尙フノ點ハ全島ヲ通シ一樣ナリ例之八拾圓、六拾圓、四拾圓、貳拾圓、八圓、四圓ト云フノ類ナリ而シテ謝禮ハ男女兩家ヨリ贈ルノ例ニシテ普通ハ女家ハ男家ノ半額ヲ贈ルヲ例トスルモ男女兩家ニ於テ各一人ノ媒人ヲ立テタルトキハ特ニ同額ノ謝禮ヲ爲スヲ通例トス

第三 婚姻ノ契約ヲ爲スコト

婚姻ノ契約ハ主婚人ノ意思ニ基キ媒人ニ依テ締結セララルモノニシテ婚姻ノ當事者タル男女ハ敢テ之ニ關與セサルヲ例トスルト雖モ其實際ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク男女ノ同意ヲ求ムルコト我邦ノ實際ト異ナシ然レトモ支那法ニ於ケル婚姻ノ契約ハ當事者タル男女ノ間ニ締結サルルニアラスシテ男女兩家ノ主婚人其當事者ト爲リテ之ヲ締結スルモノトス

婚姻ノ契約ハ定婚ノ初ニ於テ男女兩家能ク其意思ヲ疏通シ且婚姻當事者ノ體格年齡身分等ヲ明白ニ通知シ真正ノ合意アルコトヲ要ス之ニ關シ唐明清律ノ規定スル所ヲ舉クレハ左ノ如シ

諸許嫁女、已報婚書及有私約、約謂先期夫身老幼殘疾廢疾之類而輒悔者杖六十、男家自悔者不追財雖無婚書、但受聘財亦是、聘財雖無多少之限、酒食者非以財物爲酒食者、亦同聘財、(唐律)

諸爲婚、女家妄冒者徒一年、男家妄冒者加一等、未成者、依本約、已成者離之、同上、凡男女定婚之初、若有殘疾、或殘廢疾、或老幼庶出、過房宗乞養、其者務要兩家明白通知、各從所願、不願即止、願寫立



婚書、依禮聘嫁、若許嫁女已報婚書、及有私約、謂先已知夫身殘、疾老幼庶妾之類而悔婚者、女家主笞五十、其女歸、本夫雖無婚書、但曾受聘財者亦是、謂律戶律婚男女婚類

若為婚而女家安冒者、謂如女有殘疾、却令姊妹安冒、追還財禮、男家安冒者加一等、謂如與親男定婚、却與親男成婚、又知男之類不追財禮、未成婚者、仍依原定、所安冒相見之無疾兄弟姊妹及親生之子為婚、如安冒相見、已成婚者、雖異同上

此規定ハ專詐欺ニ因ル婚姻ヲ禁シ、婚姻ノ契約ハ男女兩家ノ完全ナル意思ノ合致ヲ要スルコトヲ示スト、共ニ婚書ノ授受アリタルトキハ契約成立スルハ勿論、婚書ノ授受ナキモ聘財ノ授受アリタルトキハ契約方ニ成立スルコトヲ定メタルモノトス、此外良賤為婚姻律ニハ奴婢ヲ安冒シテ良人ト為シ結婚ヲ為スモノヲ罰スルノ規定アリ

諸違律為婚雖有媒聘、而恐喝娶者、加本罪一等、強娶者、又加一等、被強者、止依未成之法、唐律戶

凡豪強勢力之人、強奪良家妻女、姦占為妻妾者、絞、婦女給親、婦歸夫、配與子孫、弟姪家人者、罪主婦所亦如之、所配男女不坐、仍聽其、清律戶律婚強占良家妻、給親、女律明律ノ本文之ニ同シ

是強迫ニ因ル婚姻ヲ禁スルモノニシテ其他律例中強娶強嫁ヲ禁スル法文甚多シ

第四 婚書ヲ作ルコト

婚姻ニ婚書ヲ作ルニ至タルハ其年代未審ナラスト雖モ大清律例男女婚姻律ノ輯註ニ依レハ周禮有媒氏、以司婚姻之事、古制男女定婚後、即立婚書、報于所司、其不報者即私約也、トアリ而シテ周禮司徒教官媒氏ニ掌萬民之判、凡男女自成名以上、皆書年月日焉、令男三十而娶、女二十而嫁、凡娶判妻入子、入子ハ其註ニ嫁女ヲ云フトアリ又一説ニハ腰ノ如キ不聘者ヲ云フトアリ後説是ナルカ如シ皆書之トアリ蓋之ヲ指スモノナルヘシ、果シテ然リトセハ婚書モ亦同ノ遺制ニ基クモノト云フヘシ而シテ法律カ婚

書ノ作製ヲ以テ婚姻成立ノ要件ト認ムルニ至タルハ其年代亦審ナラサルモ唐律ハ戶婚律ニ於テ明ニ諸許嫁女已報婚書、及有私約、而悔婚者、杖八十、云云ノ規定アリ當時婚姻ニ婚書ヲ作ルノ慣習アリシコトヲ推知スヘシ、明律清律ニ至テハ明ニ婚書ヲ以テ婚姻成立ノ要件ト為シ男女婚姻ニ於テ兩律共ニ凡男女定婚之初、中略寫立婚書、依禮聘嫁、若許嫁女已報婚書、及有私約、而悔婚者、笞五十、ト規定ス、婚姻成立ニ婚書ノ作製ヲ必要トスルノ理由ハ最初ハ專公益上ノ必要ニ基キ婚姻ヲ證明シ之ヲ有司ニ報スルカ為ニ作製セシメタルコト前掲ノ記事ニ徴シテ知ルヘシト雖モ現今ニ於テハ婚書ハ全婚姻ノ方式ノ一ニ過キササルモノト為リ乃其書式ノ如キモ故ラニ美辭良句ヲ臚列シ婚姻ノ成立ヲ祝スルニ過キスシテ殆ト婚姻ノ成立ヲ證明スルノ實用ナシ

明清律ノ明文ニ據レハ婚書ヲ以テ婚姻成立ノ要件ト為スコト以上述フルカ如シト雖モ此規定モ婚姻ノ成立ニハ其方式トシテ婚書ヲ作ルヲ本則ト為スコトヲ定メタルニ過キスシテ婚書ヲ作製セサルトキハ婚姻成立セスト為スモノニアラサルヘシ是律文ニモ婚書ヲ報スル場合ノミナラス私約アル場合ニモ亦婚姻ノ契約成立スヘキコトヲ認ムルニ依リ知ルコトヲ得ヘシ而シテ之ヲ臺灣ノ實際ニ徴スルニ支那移民中廣東人及僻陬ノ細民ニ在テハ庚帖、一ニ生庚ト稱ス、即八字ヲ以テ婚書ニ兼用シ別ニ婚書ヲ作製セサル者少ラスト雖モ廣東人ニ在テモ中流以上ノ者ハ概シテ婚書ヲ作製ス、此等ノ者ヲ除クノ外ハ皆婚書ヲ作製シ之カ授受ヲ以テ婚姻ノ成立ヲ證明スル方式ト為ス、婚書ノ書式ハ宋明清ヲ通シ朱子家禮ノ式ニ據ルヲ本則トス、朱子家禮ニ載スル書式ハ即左ノ如シ、男婚書式

忝姻弟姓名薰沐頓首百拜啓



大德望大儲封某翁某府尊姻臺老先生老大人閣下

伏以

錦帳煙籠繪江山之運麗

藍田玉種、藹楊柳之依稀、治布始和、緣增舊好、恭惟

尊姻家老先生

詩書世胄

岐嶷天成

器宇清高、群仰九華大隱、

丰標爽朗、上希千頃芳踪、霞倚有懷、柏垂溢望、猥以長令媛某官、配及幾豚兒某者、將伉咏雪之姿、許儷覓梨

之胤、才高柳絮、預知比風助雞鳴、緣中雀屏、敢曰乘龍跨坦腹、虔伸文定敬佈、篋篋、憶憶、禿禿、斯訂百年山海、

伏冀

尊慈俯賜

鑒亮、不宣

龍飛某甲子歲某月穀旦

某戴頓首

光前

女復書式

忝姻弟某姓名端肅頓首拜復

大某々太儲封某翁某府尊姻臺老先生老大人執事

大德望大儲封某翁某府尊姻臺老先生老大人閣下

伏以

梅腮櫻白、適端月以開水

抑眉舒青、屈條風而始發、昌符五世、慶溢百年、恭惟

尊姻臺先生

度昭式玉

質協相金

磊落清標、灑々如方春之柳、

豁達宏量、汪々若千頃之波、乃以第幾郎某官、爰探第幾女某者、女及笄而男及冠、桃方天而李方穠、羨令郎

渥水神駒、自能乘風鼓浪、而小女綠窓弱植、未堪覓句題詩、何幸羅施得叨李御、睹雙壁之璀璨、知百年其永

諧、敬拜微言、用彰嘉禮、統祈

尊慈俯賜

鑒亮、不宣

龍飛某々歲某月穀旦

某戴頓首拜揚

裕後

臺灣ニ於ケル婚書モ亦一般ニ之ニ準據ス(參考書第二編第三章第(二)節正式ノ婚約第二)

婚書ハ正式ノモノニ在テハ前掲書式ノ如ク男女兩家ニ於テ各一通ヲ作リ男家ニハ龍箋金圈ヲ用ヒ

内ニ敬啓ノ二字ヲ寫シ首幅三行下幅五行トシ三綱五常ノ義ニ取ルヲ例トシ女家ニ鳳柬金圈ヲ用ヒ

内ニ肅復ノ二字ヲ寫ス其寫法ハ男家ノ式ト異ラス而シテ男家ノ作ルモノヲ乾書又ハ鳳書ト稱シ女



家ノ作ルモノヲ坤書又ハ誓書ト稱シ禮物ト共ニ贈酬スルヲ通則ト爲ス  
婚書ニ記載スル事項ハ古事ヲ引用シ良句ヲ臚列シ男女兩家婚約ノ成立ヲ祝スルノ意ヲ表シ婚姻當  
時ノ季節ヲ掲クルヲ通常トス故ニ其文字ハ必シモ一様ナラスト雖モ必婚姻カ兩姓ノ合意ニ出ツル  
コトヲ表シ且責任者之ニ署名スヘキモノトス

婚書ノ授受ヲ爲ス時期ハ婚約ノ確定スルト同時ニ授受スルモノアリト雖モ通常ハ禮金ヲ完贈スル  
場合ニ他ノ禮物ト共ニ媒人ニ依テ授受スルヲ例トス

第五 聘金ヲ授受スルコト

婚姻ニ聘物ヲ要スルニ至リタルハ伏羲ノ儼皮ニ起リ周代ノ納徵ニ始ル而シテ納徵ハ六禮ノ註ニ納  
徵用束帛徵成也謂婚姻禮成也トアル如ク婚姻ノ禮完成セルヲ表示スルモノタリ後春秋ニ至リ魯莊  
公齊ニ如キ幣ヲ納レテヨリ聘禮此ニ由テ始ルト同時ニ納徵一ニ納幣ト稱スルニ至レリ元來幣ハ束  
帛ノ義ニシテ專物ヲ指シ徵ト其意義ヲ同セスト雖モ納徵ノ禮ニハ必束帛ヲ用ヒ且納徵納幣共ニ其  
目的ヲ同クスルヨリシテ終ニ兩者ヲ同視スルニ至レルナリ方慾ノ納幣ノ解ニ納幣昏禮所謂納徵以  
物言故曰幣以義言故曰徵云々トアルモノ是ナリ尙婚姻ニ聘物トシテ幣帛ヲ用ヒタルコトハ周禮ニ  
凡嫁子娶妻入幣云々ト云ヒ又曲禮ニ於テモ男女非有行媒不相知名非受幣不交不親トアルニ依リ之  
ヲ知ルヘシ然ルニ年代漸ク遠ク世道澆季ニ屬シ人心輕佻ニ傾クニ及ヒ名ヲ納幣ニ假リテ其實財物  
ヲ重視スルノ傾向ヲ生スルニ至リ識者ハ之ヲ憂ヒ龍門ノ王通ハ婚娶而論財夷虜之道也ト論シ又王  
氏應電ノ如キモ禮ノ雜記ノ解ニ納幣一束束五兩兩五尋八尺曰尋五尋即四丈也凡布帛四丈爲一匹一  
匹兩端故又謂之兩然則每端二丈每兩四丈十端五兩爲一束共二十丈也古者納幣不過於此故男女不至

失時也後世昏娶論財男家以此責其婦女氏以此驕其夫南方遂以溺女成風禮之失也云々ト論シ以テ之  
カ匡正ニ努メタリ

然レトモ大勢ノ趨ク所亦如何トモスル能ハス唐律ニ至テハ聘財ノ多少ニ制限ヲ加ヘス且金錢ヲ以  
テ聘財ニ充ツルコトヲ公認スルニ至レリ即唐律戶婚律ニハ諸許嫁女已報婚書及有私約輒悔者杖六  
十雖無婚書但受聘財者亦是云々ト規定シ其註ニハ聘財無多少之限酒食者非以財物爲酒食者亦同聘  
財トアリ又疏議ニハ謂送錢財以當酒食ト註ス當時既ニ聘財トシテ金錢ヲ贈ルノ慣習アリシコトヲ  
推知スヘシ而シテ明律清律ニ於テモ亦同一ノ規定アリ然レトモ大清律例ノ輯註ニハ聘財不拘重輕  
但同媒約言明納送禮義者方是相見爲贖之物如巾帕之類不得卽爲聘財トアリ又六禮ノ本則ヨリ云フ  
モ納幣ハ元來束帛ノ義ニシテ金錢ニアラス故ニ律例ニ所謂聘財モ亦必シモ金錢ヲ指スモノト言フ  
コトヲ得ス且縱令金錢ヲ以テ之ニ充ツル場合ニ在テモ禮物トシテ之ヲ贈ルニ過キサルカ故ニ其額  
ノ如キハ男家ノ任意ニ出ルヲ本義トシ敢テ重ヲ之カ多少ニ置クヘキモノニアラス

臺灣ニ於ケル聘金ハ卽亦古ノ納幣ニ代リ律例ニ所謂聘財ニ相當スルモノナリト雖モ其性質ハ必シ  
モ同一ニアラス既ニ聘金ノ名ノ示スカ如ク必金錢ヲ以テ之ニ充ツルノミナラス其額ノ如キモ男女  
兩家ノ協定ニ依リ之ヲ定ムルヲ例トス然レトモ聘金トシテ金錢ヲ授受シ且其額ハ兩家ノ協定ニ依  
ルノ故ヲ以テ直ニ之ヲ女子ノ身價ナリト解スルハ未其當ヲ得タルモノニアラス臺灣ニ於ケル聘金  
モ尙我邦ニ於ケル結納ト同シテ禮物トシテ授受スルヲ本則トスルカ故ニ臺灣ニ於テモ上流者間ニ  
在テハ豫其額ヲ協定セス婚約定ルヤ男家ヨリ女家ニ金製ノ指環又ハ腕環ヲ贈付シ之ニ添ヘテ聘金  
ヲ贈ルヲ例トシ且男家ヨリ聘金ヲ贈付スルトキハ女家ニ於テモ必嫁具ニ添ヘテ同額ノ金物ヲ持參



スルヲ常トシ中ニハ粧奩又ハ隨奩ト稱シ田園家屋等ヲ贈ルノ例ニ乏カラス(夫婦財産關係ノ部參照) 唯中流以下殊ニ下流社會ニ在テハ一般ニ聘金ノ多寡ニ重ヲ置キ男女兩家共ニ媒人ヲ介シ一方ハ其 多額ヲ主張シ一方ハ其減額ヲ請求シ宛モ物品ノ賣買ヲ爲スニ異ラス且聘金ノ一部ノ授受アルトキ ハ最早破約スルヲ得サルモノトシ實際ニ於テ聘金ハ女子ノ身價ニシテ婚姻ハ賣買タルノ觀アルヲ 免レス

如斯臺灣ニ於テハ聘金ノ多寡ニ重ヲ措クノミナラス又聘金ノ授受ハ猶我邦ニ於ル結納ノ授受ノ如ク 婚姻ノ成立ヲ表明スルモノナルカ故ニ婚姻ノ成立ニ缺クヘカラサルモノトシ若之ヲ缺クトキハ 婚姻成立セサルモノトス但全然聘金ナキ婚姻ハ殆トナキ所ニシテ他ノ禮物ヲ以テ之ニ代フルモノ ハ其實例ナキニアラス

聘金ノ額及授受ノ方法ハ其ニ當事者ノ契約ニ基クモノニシテ必シモ一様ナラス上流社會ニ於テハ 婚約確定シ婚書ヲ授受スル時ニ於テ一時ニ贈付スルヲ通例トシ中流以下ニ在テハ送定ノ時即婚約 ノ確定スルト同時ニ其一部ヲ贈リ成婚ノ前數日ニ於テ其殘部ヲ完贈スルヲ通例トス其金額ニ至リ テモ地方ニ依リ又貧富其他ノ事情ニ因リ一定セスト雖モ一般ニ奇數ヲ忌ミ偶數ニ依ルヲ例トス例 之六拾圓八拾圓百貳拾圓百六拾圓等ナリトス要スルニ中流以上ニ在テハ聘金ニ重ヲ置カス且地 方的慣例トシテ身分ニ依リ略一定ノ額アルカ故ニ定婚ノ初ニ當テ協議スルコトナキモ中流以下 ニ在テハ女子ノ醜美又ハ初婚再婚ニ因リ高低アリ定婚ノ初ニ當リ媒人ニ依テ之ヲ協定スルヲ例 トス

第六 定婚ノ儀式ヲ行フコト

大清通禮ニ依レハ既ニ述ヘタル如ク定婚ニハ議昏納采及納幣ノ儀式ヲ行フヘキモノトス臺灣ノ慣 習ニ於テモ亦略之ニ相當スル儀式ヲ行フ今通例ノ規定ト臺灣ノ慣例トノ異同ヲ對查記述セントス

(一) 議昏

議昏トハ昏事ヲ談議スルノ謂ニシテ邦語ノ所謂縁談ト同義ナリ通禮ノ規定ニ依レハ男家ノ主婚人 豫門第清白ニシテ年齡其他適當ノ者ヲ詮索シテ媒人ニ託シ女家ニ往キテ其意ヲ通シ以テ女家ノ許 諾ヲ求ムルヲ法トス(臺灣ノ慣習モ亦之ニ同シ)

(二) 納采

(イ) 通禮ノ規定

女家許婚ノ後男家吉日ヲ擇ミ納采ヲ行フ豫媒人ヲシテ女家ニ之ヲ告ケシメ其日男家ノ主婚人書ヲ 具シ子弟一人ヲ以テ使ト爲シ女家ニ至リ女ノ所出及生年月日ヲ問ハシム同時ニ別ニ男子ノ生年月 日ヲ具シテ書ニ附ス女家ノ主婚人ノ受ケ祖靈ニ告ケ復書ヲ具シ別ニ女ノ所出及生年月日ヲ書シ 之ニ附シテ媒人ニ交付ス使者歸テ復命ス

(ロ) 臺灣ノ慣習

(一) 庚帖ノ授受 臺灣ニ於テモ亦男女ノ庚帖ヲ授受スルノ禮アリ庚帖トハ男女ノ生年月日ヲ記シ タル紙片ニシテ八字又ハ婚仔ト云フ之ヲ八字ト稱スルハ男女各其(一)年(二)月(三)日(四)時ノ四項ヲ書シ 此四ニ悉ク干支ヲ配スルヲ以テナリ例ヘハ甲子年乙丑月丙寅日丁卯時ト書スルカ如シ又婚仔ト云 フハ小婚書ノ義ニシテ正式ノ乾書坤書ニ對シテ云フ其書式左ノ如シ



男 女 兩 家 生 庚 式

某 姓 坤造 ○○年○月○○日○時瑞生	某 姓 乾造 ○○年○月○○日○時建生
------------------------	------------------------

兩 家 合 譜 武

某 姓 坤造 ○○年○月○○日○時瑞生	某 姓 乾造 ○○年○月○○日○時建生
------------------------	------------------------

乾造ハ男家ノ作製スルモノヲ云ヒ坤造ハ女家ノ作製スルモノヲ云フ猶婚書ニ乾書ト坤書トアルカ如シ而シテ婚書ハ婚約成立ノ後ニ授受スルモノナルカ故ニ傳ニ所謂陽倡陰和ノ義ニ基キ先男家ヨリ女家ニ贈ルヲ本則ト爲スモ八字ハ既ニ述ヘタル如ク女家カ男家ノ婚約申込ヲ承諾スルト同時ニ女家ヨリ男家ニ贈ルヲ順序ト爲スカ故ニ男女兩家生庚式ニハ坤造ヲ前ニ置キ乾造ヲ後ニ置キタル所以ナルモ合譜式ハ男女ノ生庚ヲ合記シテ授受スルモノナルカ故ニ乾上坤下ノ理ニ象トリ乾造ヲ前ニ置キ坤造ヲ後ニ置キタルモノトス

庚帖授受ノ禮ハ先男家ヨリ媒人ヲ介シテ女家ニ至リ女ノ庚帖ヲ求メ三日間之ヲ祖前ニ供シ其間家内ニ何等ノ異變ナケレハ祖先ノ意ニ副フモノトシ男家モ亦男ノ庚帖ヲ女家ニ送リ女家ニ於テ三日間之ヲ祖前ニ供シ果シテ異變ナキトキハ之ヲ良縁トシ其意ヲ媒人ニ通ス古禮ノ納采ニ相當ス次ニ男家ヨリ兩家合譜帖(金字ヲ以テ紅線ノ上ニ男女ノ生庚ヲ合記シタルモノ)ヲ作リテ女家ニ致シ女家亦同帖ヲ作リテ男家ニ復ス古禮ノ納吉ニ相當ス然レトモ現時此合譜帖ヲ授受セス男家カ女ノ庚帖ヲ得タルトキ直ニ之ヲ男ノ年庚ニ照シ合婚ヲ爲シテ其吉凶ヲトシ女家カ男ノ庚帖ヲ得タルトキハ亦女ノ年庚ニ照シテ合婚ヲ爲ス又

臺南市ニ於テハ正式ニ年庚ヲ授受スルニ先チ男家ハ女家ヨリ略式ノ年庚即單(年何月何日生)ト書シタル紙片ヲ得テ婚姻ノ吉凶ヲトシ三日凶兆ナキトキハ女家ニ同様ノ紙片ヲ致シ三日凶兆ナキトキ始テ正式ニ年庚ヲ授受ヲ行フ又閩族ノ或者及粵族ハ共ニ略式ノ年庚ニ依テ合婚ヲ爲シ正式ノ年庚ハ唯女家ヨリ男家ニ送ルノミニシテ男家ヨリ女家ニ送ルコトナシ

(2) 探聽及看新娘

庚帖ノ授受畢ルト雖モ兩家ハ尙之ニ安セス更ニ百方探聽ヲ遂ケ對手ノ性行技能及血統家風ヲ質シ雙方ノ志望一致スレハ茲ニ婚議ヲ進行シ若意ニ適セサル點アルトキハ尙何レヨリモ婚議ヲ撤回スルヲ妨ケス注意深キ男家ハ庚帖ヲ授受シタル後吉日ヲトシ女尊長一二人媒人ト共ニ女家ニ至リ親シク女ノ容貌舉動ヲ視察スルコトアリ稱シテ看新娘ト云フ意ニ適スルトキハ掛串錢ト稱シ豫用意セル串錢(文錢百廿文又ハ二百四十文ヲ紅線ニ串キ兩端ヲ結ヒヤ輪狀ヲ爲セルモノ)ヲ女ノ頸ニ掛ケ或ハ指環ヲ以テ女ノ指ニ符メ或ハ比手指辨ト稱シ紅指ヲ捻リ女ノ指ヲ測リ送定ノ時送ルヘキ指環ノ寸法ヲ取ル又看新娘ヲ爲サス男家ノ女尊屬カ事ニ託シ女家ニ往キ或ハ女ノ廟參其他外出ノ時ニ女ヲ偷看スルモノモアリ

(三) 納幣

(イ) 通禮ノ規定

納采ノ後男家吉日ヲ選ヒ納幣ヲ行フ豫媒人ヲシテ其時日ヲ女家ニ通知セシメ其日使者ヲシテ書及禮物章服(品官士庶其身分ニ依テ差アリ)容飾(紋綉)ヲ持シ女家ニ至ル女家ノ主人之ヲ受ケ廟(士庶)ニ告ケ後復書ヲ具シテ使者ニ授ク使者歸テ復命ス

(ロ) 臺灣ノ慣習



納幣ハ臺灣ニ於テ送定ト云フ聘財ハ既ニ述ヘタル如ク必シモ金錢ニ限ラス他ノ財物ヲ以テスルモ妨ナシト雖モ臺灣ニ於テハ概シテ金錢ヲ用ヒ聘金ト云フ婚約成ルトキハ吉日ヲ選ヒ其一部又ハ全部ヲ送ル然レトモ上流社會ニ於テハ聘金ノコトヲ言フヲ恥チ兩家ニ於テ之ヲ協定セス婚約成立ノ證トシテ金製ノ指環或ハ腕環ヲ送ルトキ聘金モ亦其全部ヲ納ル

聘財ハ婚書(但婚書ハ聘期ノ後納ル)及糖餅檳榔鷄鴨羊豚等ノ禮物ト共ニ送ル之ヲ納幣之敬ト云フ女家カ前記ノ禮物ヲ受ケタルトキハ之ヲ祖前ニ供シ其幾分ヲ親戚知友ニ頒チ又男家ニ對シ帽襖靴襪其他ノ禮物ヲ贈答スルモノトス之ヲ復幣之敬ト云フ

納幣及復幣ノ禮帖ノ式ハ次目成婚ノ部ニ掲クル納采及旋吉ノ式ニ同シ故ニ之ヲ略ス

### 第二則 定婚ノ效果

定婚ハ男女ノ雙方ニ婚姻ヲ履行スヘキ義務ヲ生シ且法律上一種ノ身分ヲ付與ス律例ニ規定スル所左ノ如シ

第一 定婚ノ效力發生ノ時期

陳氏家禮ニハ「納吉即今文定之說也」(中略)婚姻之事定矣トアル如ク古禮ニ依レハ婚約ハ納吉ノ禮ヲ以テ確定スルモノト爲セトモ後世納吉ノ禮廢レルニ及ヒ納幣ノ禮ヲ以テ婚約確定ノ時期ト爲シ唐明清律皆婚書又ハ聘財ノ授受アリタル後ハ反悔スヘカラサルモノト爲セリ清律男女爲婚律ニハ「若許嫁女已報婚書及有私約而輒悔者女家主笞五十其女歸本夫雖無婚書但曾受聘財者亦是」ト規定セリ臺灣ニ於テモ婚約ハ送定即納聘ノ時ニ確定スルモノトシ聘財ノ一部又ハ全部ノ授受アリタルトキハ最早雙方

ニ於テ之ヲ變改スルノ自由ヲ有セサルモノトス

### 第二 定婚ヨリ生スル男女兩家ノ義務

定婚ノ後ハ男女兩家ノ間ニ必其男女ヲ婚姻セシムヘキ義務ヲ生シ一方ハ他方ニ對シ之ヲ履行セシムルノ權利ヲ有ス唐明清律ニ於テ皆之ヲ規定ス左ノ如シ

(イ) 若更許他人者杖一百已成者徒一年半後娶者知情減一等女追歸前夫前夫不娶還聘財後夫婚如法(唐律)

(ロ) 若再許他人未成婚者女家主杖七十已成婚者杖八十後定娶者男知情主婚人與女同罪財禮入官不知者不坐追還財禮給定娶之人女歸前夫前夫不願者倍追財禮給還其女仍從後夫男家悔而再者罪亦如之仍令娶前女後聘聽其別嫁不追財禮其未成婚男女有犯姦盜者男子有犯姦盜者不用此律清律戶律婚男女婚律明律ノ本文ニ同シ

即(一)女家カ其女ヲ以テ他ニ許嫁スルトキハ杖七十ニ處シ已ニ成婚スルトキハ杖八十ニ處シ後約ノ對手カ其情ヲ知ルモノナルトキハ同罪ニ處シ且聘財ヲ沒收ス而シテ其婚約及婚姻ハ無効ト爲リ女ハ前約者ニ歸ス但前約者カ其女ト婚姻スルヲ欲セサルトキハ後約ヲ成立セシムルモ前約者ハ以前ノ聘財ヲ倍追スルコトヲ得(二)男家カ他ノ女ヲ聘定スルモ亦同罪ニシテ後約ヲ無効トシ仍前約ノ女ヲ娶ラシメ後約ノ女ハ別嫁ヲ許シ且其聘財ヲ追取セサルモノトス

又男女兩家ハ其婚期ヲ協定シ其日ニ至リ成婚ノ式ヲ舉ケサルヘカラス若男家ニシテ婚期ノ至ラサルニ強娶スルトキ或ハ女家ニシテ婚期ノ至レルニ故ナク尙出嫁セシメサルトキハ主婚人ハ何レモ杖五十ニ處セラ(男女爲婚律第五節)

### 第三 定婚ヨリ生スル男女ノ身分



男女ノ間ニ夫妻ノ關係ヲ生スルハ成婚ノ後ニ在リ定婚ハ未此關係ヲ生セスト雖モ法律ハ尙其男女ニ對シテ一種ノ身分ヲ附ス左ノ如シ

(一) 定婚男女ノ私通ハ之ヲ和姦ノ罪ニ問ハス教令違犯(父母祖父母)又ハ不應爲ノ罪(父母祖父母在)ニ問フ(比引律例及男)然レトモ定婚ノ女カ將來其夫タルヘキ者ノ親族ト通シタルトキハ親族相姦ヲ以テ論セス凡人ノ通姦ヲ以テ論ス(男女爲婚)又定婚ノ女カ他人ト姦通スルモ之ヲ有夫姦ト爲サス無夫ノ女トシテ論ス是犯姦律ニ定婚ノ女ニ對シ特別ノ規定ヲ設ケサルヲ以テ明ナリ唯以上ノ女子他人ト姦通シ夫タル可キ者其姦夫ヲ殺死シタル場合ニハ刑律人命殺死姦夫律ノ附例ニ於テ特別ヲ設ケ謀殺ト看做サス寛減ヲ加フルモノトス然レトモ此場合ニ於テモ假令姦所ニ於テ殺死スルモ本夫ノ場合ノ如ク無罪ト爲サス本夫カ已ニ拘禁ニ就キタル姦夫ヲ殺死シタル場合ト同視シ又姦所以外ニ於テ捉ヘスシテ之ヲ殺シタル場合ニハ本夫ノ場合ト同様絞ニ處シ其以外ノ場合ニハ凡テ本夫ノ場合ニ一等ヲ重クスルモノトス

(二) 定婚ノ女ハ本宗親ノ謀反大逆及謀叛ノ罪ニ連坐セス又將來ノ夫及夫族ノ罪ニモ連坐セス律ニハ若女竝姉妹許嫁已定歸其夫正犯子孫過房與人及正犯聘妻未成者俱不追坐(刑律謀逆謀叛)ト規定シ次ノ謀叛ノ律ニモ同様ノ規定アリ即一方ニ於テハ夫ノ犯罪ノ爲ニ其未婚ヲ成ササル妻ヲ坐セシメサルト共ニ他方ニ於テハ正犯ノ女及姉妹ニシテ已ニ他ト婚約アル者ハ未夫門ニ入ラサルモ亦坐セサルモノトス

(三) 定婚ノ女ハ將來其夫タルヘキ者ノ父母ノ喪ニ服ス未成婚セサレハ夫タルヘキ者ノ父母ニ對シテ子婦ト云フヘカラサルモ服制ハ之ヲ子婦ニ準シ其生家ニ於テ三年ノ喪ニ服セシム臺灣ニ於テハ此場合ニ(一)成服ノ前ニ其女ヲ迎ヘテ合卷ノ禮ヲ行ヒ直ニ子婦ノ禮ヲ取ラシム但其女カ未適婚年齢ニ達セサルトキハ合卷ノ禮ヲ行ハス之ヲ末婦額ト稱ス(二)又ハ旬祭及葬日ニ其女ヲ借リ來リ孝服ヲ着ケシメ禮畢リテ生家ニ歸ラシム

### 第三則 定婚ノ無效及取消

#### 第一 定婚ノ無效

定婚ハ左ノ場合ニハ律例ノ禁止スル所ニシテ何等ノ效力ヲ生スルコトナシ

(一) 法律カ婚姻ヲ禁シタル男女間ニ爲シタル定婚 前項ニ述ヘタル如ク律例ハ社會ノ秩序ヲ維持スルカ爲ニ其成立ヲ許サルル婚姻アリ成婚ノ後ト雖モ其離異ヲ強制シテ夫妻關係ヲ繼續スルコトヲ許サス單ニ定婚ニ係ルトキハ既婚ノ罪ニ一等ヲ減シ且其聘金ヲ沒收ス

(二) 二重ノ定婚 前定婚ノ未解消セサルニ第二ノ定婚ヲ爲スコトヲ得ス若之ヲ爲ストキハ後約ヲ無効トシ且其主婚人ヲ罰スヘキモノトス(男女爲婚 律第二節)

(三) 未出生セサル男女ノ爲ニスル定婚 男女ノ爲ニ定婚ヲ爲スハ必其兩者カ適婚年齢ニ達シタル後ナルヲ要セスト雖モ必現ニ生存シ居ルヲ要ス兒カ胎内ニ在ル間ニ婚約ヲ爲スハ指腹爲婚ト稱シ律ノ禁スル所ナリ(男女爲婚 律第二節)臺灣ニ於テハ其實例少ナキモ全之ナキニアラス所生ノ子カ一方男ニシテ他方女ナルトキハ他日相婚セシムヘシト雖モ兩ナカラ男若クハ女ナルトキハ義兄弟姉妹トス然レトモ其婚姻前ニハ更ニ主婚人媒人ヲ立テ聘金ヲ授受スヘキモノトス

#### 第二 定婚ノ解消



定婚ハ左ノ原因アルトキハ解消スヘキモノトス

(一) 定婚シタル男女一方ノ死亡 定婚シタル男女ノ一方カ死亡スルトキハ定婚ハ自然ニ解消シ女家ハ聘財ヲ還付スルヲ要セス(男女婚姻律附例第一末文)又生存セル他方ハ任意ニ改婚スルコトヲ得但之ニハ二ノ變例アリ(二)男ノ死後ニ女カ夫家ニ入ルトキハ女ハ男家ノ家族ト爲リ夫ノ親族ト姻族關係ヲ生スルコト猶成婚ノ後ニ夫ヲ喪ヒタル寡婦ト同一ナリ此場合ニ律例ハ死者ノ爲ニ繼嗣ヲ立テ婦ヲシテ所後ノ母タルコトヲ得セシム(親子ノ普通繼承)然レトモ是兩家ノ合意ニ依ルヘキモノニシテ一方ヨリ他方ヲ強フルノ權ナシ(二)女死シタル後ニ其神主ヲ以テ男家ニ入ルルトキハ女ハ其男家ニ於テ永ク其妻トシテ祭ラレ他日男ノ生シタル子ハ孝男トシテ其名ヲ神主ニ填充ス而シテ男ハ女ノ親族ニ對シテ姻族關係ヲ生スルコト成婚ノ後妻ヲ失ヒタル男子ニ異ラス臺灣ニ於テハ之ヲ嫁神主ト稱シ此場合ニハ女ノ粧奩ヲ附シ男家ニ送ルヲ例トス然レトモ是亦兩家ノ合意ニ依ルヘキモノニシテ一方ヨリ他方ヲ強フルノ權ナシ

(二) 定婚男女間ニ於ケル義絶 定婚シタル男女間ニ義絶ノ事情發生シタルトキハ其定婚ハ自然ニ解消ス義絶トハ下段離婚ノ條ニ説クカ如ク男女ノ一方カ他方ノ父母祖父母ヲ毆打シ或ハ期親尊長ヲ殺害スル如キ事由ニ因リ定婚ヲ解消スルヲ云フ此場合ニハ成婚ノ後ト雖モ律ハ其離異ヲ強制シ夫妻關係ヲ持續スルヲ許サス故ニ律例ニハ規定スル所ナキモ定婚シタル男女ノ間ニ此事由ヲ生スルトキハ將來婚姻スルコトヲ得サルハ勿論ニシテ從テ定婚ノ效力ハ自然ニ消滅ス但此場合ニ於テ聘金ハ如何ニ處置セラルヘキカハ義絶ノ原因ノ何レニ在ルヤニ依テ異レリ其原因カ女家ニ在ルトキハ男家ニ於テ之ヲ追取スルノ權利アルモ男家ニ在ルトキハ最早此權利ナキモノトセサルヘカラ

ス

(三) 協議上ノ取消 定婚ハ男女兩家ノ協議ニ依リ何時ニテモ取消スコトヲ得ヘシ其聘金ヲ還付スルトト否トハ亦兩家ノ協議ニ依ル

(四) 一方ノ強制ニ因ル取消 定婚シタル兩家ノ間ニ其取消ノ協議調ハサルトキト雖モ左ノ場合ニハ一方ヨリ官ニ訴ヘ取消ヲ求ムルコトヲ得ヘシ

(イ) 定婚カ他方ノ詐偽ニ因テ爲サレタルトキ 一方カ應婚者ノ年齢身分(續庶生及生過房嫁給子ノ別或ハ寡婦處女ノ別ノ如シ)ヲ詐リ或ハ殘疾ヲ隱匿シタルカ爲ニ他方カ若其實ヲ知ラハ決シテ定婚セサルヘシト推定セラルヘキ重大ノ錯誤ニ陥リタルトキハ他方ハ其取消ヲ強制スルコトヲ得ヘシ但聘金ハ返還セサルヘカラス男女爲婚律ニハ凡男女定婚之初若或有殘疾或疾病老幼庶出過房(同)乞養(姓異者務要兩家明白通知各從所願)ト規定シ兩家ハ定婚ノ初ニ互ニ應婚者ノ年齢身分等ヲ通知スヘキノ義務アルモノニシテ既ニ一方カ他方ノ殘疾老幼嫡庶ノ別ヲ知テ定婚シタルトキハ之ヲ改約スルヲ得スト雖モ若之ヲ知ラスシテ爲シタルトキハ故ナク悔婚スルモノト云フヘカラス而シテ律ニハ唯殘疾老幼庶養ノ別ノミヲ舉タルモ制限的ノ記載ニアラスシテ單ニ類例ヲ示シタルニ過キサレモノナルヲ以テ寡婦處女ノ別ノ如キモ勿論明ニ通知スヘキモノタルハシ支那臺灣ニ於テ處女ト信シタル婦女ニシテ實際ニ不貞ナルノ證明アル場合ニハ合意ノ翌日之ヲ送回スルノ例アリ

(ロ) 定婚カ他方ノ強迫ニ因テ爲サレタルトキ 女家カ男家ヲ強迫シ婚姻ヲ強制スルハ稀有ノ事ナルヲ以テ律ニハ唯男家カ強娶シタル罪ノミヲ定ム(戶律婚姻強占)然レトモ威力ヲ以テ人ヲ制縛シ拷打シ監禁スル如キハ律ニ禁例アリ(刑律威力)此ノ如キ不法行爲ニ因テ遂ケタル契約ハ其男家ト女家トヲ論



セス強迫ヲ受ケタル者ヨリ之ヲ取消シ得ヘキハ明ナリ但聘金ハ返還セサルヘカラス  
 (ハ)定婚ノ後他方カ姦盜罪ヲ犯シタルトキ姦盜ヲ犯ス如キハ破廉恥ノ甚シキモノニシテ對手カ  
 之ト婚スルヲ厭フハ人情ノ當然ナリ故ニ他方カ之ヲ犯シタル場合ニハ一方カ解約ヲ爲スモ故ナク  
 婚ヲ悔フルモノト言フヘカラス故ニ律ハ此場合ニ一方ヲシテ婚約ヲ破棄スルコトヲ得セシム(爲婚  
 三節)但聘金ハ何レヨリスルモ之ヲ返還セサルヘカラス然レトモ一方モ亦姦盜罪ヲ犯シタルトキハ  
 律ニ明文ナキモ此權利ナシトスルヲ至當トスヘシ又定婚前ニ他方カ姦盜罪ヲ犯シタルコトアルト  
 キハ實際一方カ之ヲ知ラスシテ定婚シタルトキノミ之ヲ破棄スルノ權利アリ臺灣ニ於テハ定婚ノ  
 後女カ不品行ナリシ事情ノ發覺スルトキハ男家ハ之ヲ取消シ聘金ヲ追取スルコトヲ得ヘシト云フ  
 (ニ)定婚ノ後男カ他家ノ奴ト爲リタルトキ定婚シタル女他家ノ婢ト爲ルトキハ官ハ女家ノ主婚  
 人ニ科スルニ悔婚ノ罪ヲ以テシ女ヲ定婚ノ男ニ付スヘシ反之男カ人ノ奴ト爲ルトキハ之ト婚姻ス  
 ルト否トハ女家ノ意思ニ任ス(戶律戶役人戶以爲  
 爲定ノ附例第二)蓋律ニ於テハ奴カ良人ノ女ヲ娶ルヲ以テ賤良ヲ壓スル  
 モノトシ其婚姻ヲ無効トス然レトモ既ニ妻ヲ娶リタル後ニ他人ノ奴ト爲ルハ其禁スル所ニアラス  
 定婚シタル女ハ恰モ其中間ニ在リ故ニ律ハ婚約ニ從フト破棄スルトヲ以テ女家ノ意思ニ任シタル  
 ナリ但此場合ニハ聘金ハ還付スヘキモノトス  
 (ホ)協定ノ婚期五年ヲ過キテ故ナク妻ヲサルトキ女家ハ官ニ訴ヘテ改嫁ヲ行フコトヲ得(戶律婚姻  
 第二節)但此場合ニハ聘金ハ還付スルヲ要セス

第三目 成 婚

第一 總說

婚姻ハ雙方ノ主婚人間ニ婚日ヲ協定シ男女ノ一方カ他方ノ家ニ入り合卷ノ式ヲ舉ケタル時ヲ以テ  
 成立ス合卷ノ式ハ男家ニ於テ舉タルヲ正式ト爲スト雖モ男家ニ或事情アリテ其式ヲ舉タル能ハサ  
 ルトキハ女家ニ於テ之ヲ行ヒ若干ノ時日ヲ經過シタル後男家ニ歸來スルコトアリ之ヲ寄禮ト云フ  
 第二 正禮

(一) 請期

禮昏義ノ註ニ請婚姻之期日也トアリ陳氏禮書ニハ五日請期即今送日之說也請者訂也謂訂畢婚之期  
 於女氏必待其允諾而後迎之トアリ請期トハ男家ヨリ女家ニ婚日ヲ通知シ其故障ノ有無ヲ問フヲ云  
 フ  
 (イ)通禮ノ規定 男家ノ主婚人ヨリ禮物ヲ具シ婚期ヲ東ニ書シ媒人ヲシテ女家ニ送ラシム女家ハ  
 之ニ同意スル旨ヲ記シタル報東ヲ作り媒人ニ授ケ以テ男家ニ復ス茲ニ於テ婚期始テ確定シ爾後兩  
 家共ニ故ナク之ニ違反スルコトヲ得ス  
 (ロ)臺灣ノ慣習 臺灣ニ於テハ請期ハ之ヲ送日又ハ提日ト云フ女家之ニ同意スルトキハ其旨ヲ回  
 答ス之ヲ復日又ハ回日ト云フ其儀定禮ニ同シ通常媒人ハ豫兩家ノ間ニ婚日ヲ協定スルヲ以テ女家  
 カ男家ノ選定シタル婚日ニ異議ヲ唱フルハ稀ナリ  
 朱子家禮ニ載スル請期ノ帖式左ノ如シ

請期親迎帖式

寅詹某月某々日某時敬行

不親迎送日式

寅詹某月某々日某時恭迎



親迎之禮 尚此	新人進門大吉 尚此
上聞	上聞

然レトモ臺灣ニ於テハ日師選スル所ノ日課ヲ以テ之ニ代フ其式左ノ如シ

于 歸 吉 課

乾造甲申年八月初八日吉時呈祥 陽氣甲子  
 坤造丙戌年三月初六日吉時獻瑞 陰胎癸未  
 夫星癸巳 天嗣戊戌 一宮在巳 五宮在丑 七宮在亥  
 妻星己巳 天宮辛未  
 主事人 丙辰 壬申 辛巳 庚寅  
 周書緝卦合成良宮管屬  
 山天大畜 夫星 妻財 兄弟 兄弟 夫星 妻財  
 丙寅 丙子 丙戌 甲辰 甲寅 甲子

裁衣擇十月十一日未時開剪吉

日冲丁卯三十五歲相兎人 避之勿執剪吉

安牀擇十一月初九日酉時吉

日冲乙丑三十歲相牛人 同避吉  
時冲乙卯四十七歲相兎人

嫁娶擇十一月初十日卯時出閨

男面向內 整容以赴  
女面向外

西時進房吉

日冲丙寅三十五歲相虎人 避吉  
時冲癸卯六十歲相兎人

天 辛丑 根  
 喜 庚子 苗  
 月 壬申 花  
 德 己酉 菓

又臺灣ニ於テハ送日ト同時ニ裁衣合帳安牀納采ノ日時ヲモ通知スルコトアリ裁衣トハ一ニ開前ト  
 モ云ヒ婚儀ニ用フル衣褲ノ下著ヲ裁スルコトヲ云フ男女同日時ニ爲スヲ要シ親戚ノ德望アル婦女  
 ヲ招シテ之ヲ爲ス又合帳トハ新製ノ蚊罩ヲ縫合スルコトヲ云ヒ安牀トハ新婚ニ用フル眠床ヲ房内  
 ニ据ユルコトヲ云ヒ皆吉日ヲ選フヘキモノトス

(二) 納采  
 定禮ニ依レハ納采ハ問名ト同時ニ行フモノナリト雖モ臺灣ニ於テハ其意義ヲ變シ請期ノ後男家ヨ







其帖式左ノ如シ

賀妾親帖 或用非儀以代

謹具	壽燈	彩聯	百子	瓊花	奉申
成對	成對	成對	千孫	提報	

春某々姓名頓首拜

添妝帖式

謹具	金箸	綢緞	鞋襪	指環	奉申
成樹	成樹	凡匹	成雙	荷包	

春某々姓氏頓首拜

(三) 冠弁禮

冠弁ハ既ニ述ヘタルカ如ク古代ニ於テハ男女成人ト爲ル時ニ行フノ禮ナレトモ久シク廢レテ行ハ  
レス現時唯初婚ノ場合ニ上頭ノ禮トシテ僅ニ其遺形ヲ存ス通禮ニハ此禮ヲ載セス今臺灣ニ行ハル  
モノヲ提クレハ左ノ如シ

婚日ノ朝或ハ前一日男女同時刻ニ於テ男ハ父又ハ其他ノ男尊屬ニ女ハ母又ハ其他ノ女尊屬ニ依テ  
之ヲ行フ男子ハ新製ノ衣褲ニ朱袍ヲ加ヘ紅絲(女家)ヲ以テ辨髮ニ纏ヒ然ル後紅帽(一ニ官帽ト云フ頂珠ニ)

ヲ戴ク女子ハ新製ノ衣褲ニ紫又ハ紅ノ裙ヲ穿テ菊花髻(菊花ヲ髻ノ中心ニ置キ簪ニ)ヲ結ヒ鬪髻(男家)ヲ挿  
ム之ヲ挿髻ト云フ然ル後鳳冠(冠ノ周圍ニ珠路ノ如ク小珠ヲ綴リ垂レタルモノ)ヲ戴ク是何レモ八品九品官ノ章服ナリ

(四) 親迎

(イ) 通禮ノ規定 親迎トハ現時支那ニ於テ親娶新婦ト稱スルモノニシテ夫タルヘキ者カ親ク女家  
ニ往キテ新婦ヲ迎フルヲ云フ蓋支那ニ於テハ古來妻ヲ娶ルニハ必此禮ヲ行フヘキモノトシ禮昏義  
ニハ左ノ如ク記ス

父親醮子而命之迎男先於女也子承命以迎主人筵几於廟而拜迎於門外婿執鴈入揖讓升堂再拜奠鴈  
蓋親受之於父母也降出御婦車而婿授綏御輪三周先俟於門外婦至婿揖婦以入其牢而食合卺而醮(註  
曰ク黃也謂食畢飲酒安其氣也ト)所以合體同尊卑以親之也  
朱子家禮ノ註ニ曰ク「醮唯飲而已」

朱子家禮ニハ左ノ如ク記ス

一、是日男子沐浴盛服父率告祖先四拜讀祝(祝文載納采内)父母分左右立子向上跪父舉酒杯向外一揖三灌於地執  
空杯再一揖轉身向內易杯斟酒酌醮子子揖接酒在手子揖父同揖子跪命曰往迎爾相承我宗祀勉率以  
敬若則有常子受酒答曰諾惟恐不堪豈敢有違飲畢四拜起父取篩蓋其首乘輿親迎

二、婿至門女家接燈梳頭先繫訶子(即結髮貯錢)後戴髻盛服父母率告祖先四拜讀祝(祝文載納采)醮酒禮與男子同父命  
曰勤謹小心早晚聽舅姑丈夫言語母命曰必敬必戒無違夫子女跪諾飲曰諾與四拜父以紫帕蒙其首取  
篩蓋之出紫姑姆引女登車

三、婿出簷主人出迎(婿從西階主從東階)三拱至堂請婿過東作揖侍者執鴈一對授婿婿置於地俯伏與二拜平身婿曰某  
受命於父茲以嘉禮敬聽成命卜人答曰某願從命婿又行二拜禮請婿坐席待女出廳婿揖新人行女降西



階主人不送婿出、女從婿拱手舉簾、遂各登輿、婿先女後至家、婿出立門外、拱婿出輿升堂、交拜而後歸房、現行通禮ハ吉禮ニ基キ朱子家禮ヲ斟酌シテ親迎ノ次第ヲ定ムルコト左ノ如シ

(1) 準備 (二) 婚期前一日女家人ヲシテ衾帷齒褥其他ノ器具ヲ持シテ男家ニ至リ婿室ニ陳ス(二) 婚日男家婿室ノ中央ニ筵ヲ設ケ別ニ榻下ニ案ヲ置キ之ニ壺一、棊四、合卷(二杯ト爲ス)ヲ陳ス

(2) 醮子及醮女 共ニ初婚ノ時之ヲ行フ(二) 婚日男家醮爵ヲ堂下ノ東ニ設ケ婿盛服(品官者及庶士ハ各其公品以上ハ五品ノ服ヲ着シ五品以上ハ七品ノ服、六品以下ハ八品ノ服、備從亦之ニ從フ)シテ出レハ主人(女親ナクハ有服ノ尊長)盛服シテ堂東ニ立チ西面ス昏者西階ヨリ登リ再拜ス執事者爵ヲ授ク昏者跪テ之ヲ受ケ一飲シテ執事者ニ返ス父之ニ親迎ヲ命ス昏者唯シテ與ツ(二) 斯日女家送嫁ノ前ニ亦醮女ノ儀ヲ行フ女ノ父先廟ニ告ケ内堂ニ女ヲ醮ス父ハ東ニ母ハ西ニ位ス而シテ姆(侍女)女ヲ相ケテ出ツ其服裝ハ婿ノ品等ニ照ス女北面再拜侍者酒ヲ酌ミテ女ニ醮ス女一飲棊ヲ侍者ニ返ス父女ニ訓スルニ宜家ノ道ヲ以テシ母更ニ申スルニ父命ヲ以テス女之ヲ識シテ唯セ

(3) 奠雁 (二) 醮子ノ後婿往キテ新婦ヲ迎フ二燭先行シ次ニ鼓樂次ニ婿馬ニ乗シ次ニ執事者雁(女家スル)ヲ執リテ之ニ隨ヒ次ニ婦輿(禮蓋ニ彩絹ヲ飾リ流蘇ヲ垂ル五品以上前後左右ニ、庶士前ニ、庶人前ニ、庶人後ニ)後ニ在リ女家ニ往ク(二) 女家ノ主人之ヲ門外ニ迎フ婿雁ヲ執リ從テ廳堂ニ至ル主人東階ノ上ニ西面シ婿西階ノ上ニ立チ北面シ雁ヲ奠シテ再拜ス(三) 主人室ニ入り醮女ノ禮ヲ行ヒ婿景(婿ノ頭ヲ醮フトアリ)ヲ以テ女ノ首ヲ蓋フ女室ニ出ツレハ婿揖シテ降り女從フ主人降り送ラス婿女ヲ導キテ輿ニ升ラシメ二燭前行ス(四) 婿馬ニ乗リ先行キ門ニ接ツ婿至リ輿ヲ降ル婿導キテ西階ニ升リ室ニ入ル

(4) 合卷 (婿)ハ婿ノ席ヲ筵東ニ御(婿)ハ亦婿ノ席ヲ西ニ設ケ婿及婿室ニ人ヲ交相拜ス後婿ハ

婿ノ景ヲ脱シ履ハ七箸醮爵ヲ筵ニ設ケ婿婿ニ揖シ筵ニ相對シテ坐ス饌入りテ交食シ後棊棊ヲ取リ婿ニ醮シ御モ亦棊ヲ取リ婿ニ醮ス婿婿各三酌卷ヲ用フ朱子家禮ノ註ニ卷飽也、一飽分爲兩杯、夫婦交杯合飲トアリ禮昏義ニ共牢而食合卷而醮トアルモノ是ナリ然ル後腰御衾枕ヲ施ス

(ロ) 臺灣ノ慣習 古禮及現行通禮ニ依レハ妻ヲ娶ルニハ男子先親ク女家ニ至リ迎フヘキモノト爲スモ臺灣ニ於テハ此禮ヲ行フコト稀ナリ概シテ閩族ハ新郎ノ弟姪代リ往キ粵族ハ媒人ノミ往キテ之ヲ迎フ其次第左ノ如シ

(1) 準備 男家洞房ニ於テ女家送ル所ノ器具ヲ陳シ合卷ノ具ヲ備フルコト定禮ノ如シ而シテ廳堂ヲ裝飾シ紅布ヲ掛ケ燭燈ヲ吊リ又新婚ヲ祝スヘキ佳句ノ門聯ヲ貼リ以テ美觀ヲ爲ス

(2) 醮子醮女 臺灣ニ於テハ把蓋ト云フ其式定禮ノ如シ

(3) 迎駕 醮子ノ後新郎ノ弟姪及媒人轎ニ坐シ女家ニ往キ新娘ヲ迎フ(新郎新娘ハ新婚ノ男女ヲ指稱スルノ語ニシテ我國ノ風俗ニ即我國ノ風俗ニ此稱ヲ用フ)先導者爆竹一箇ヲ携ヘ放爆竹、前驅シ鼓樂者及禮物ヲ擡ク者相續キテ之ニ從ヒ最後ニ迎娶者花轎(新婿ノ坐スヘキ轎ニシテ紅轎ヲ以テ其蓋及四面ヲ飾リ外ヨリ雙フコト能ハサラシム其後面ニ米篩ヲ掛ケ井ニ矢三條ヲ結束ス)媒人其他執事者之ニ次ク女家ニ至レハ主人迎ヘテ款待シ内室ニ於テ醮女ノ儀ヲ行ヒ紫帕ヲ以テ其首ニ蒙ラシメ又米篩ヲ以テ之ヲ蓋フ然ル後新娘出テ花轎ニ乗シ女家ノ親族一人轎ニ乗シテ之ヲ送ル(送嫁又ハ上)而シテ爆竹ヲ放ツ者先導シ鼓樂之ニ次キ嫁裝及女家ノ禮物其後ニ從ヒ次ニ花轎送嫁及妻親ノ轎トス至レハ新郎之ヲ次門ニ迎ヘ新娘ヲ導キ洞房ニ入ル粵族ノ下流社會熟番ノ部落ニ於テハ轎ノ代リニ牛車ヲ用ヒ或ハ徒行スルモノアリ

(4) 合卷 俗ニ食婚卓ト云フ新郎及新娘洞房ニ入り新郎先新娘ノ蓋首ヲ掲起シ交相拜シ後相對シ



テ卓ニ就ク其時福壽ノ老女男遊乾道女順坤儀譜如琴瑟夢叶熊騰ト祝シ男女交紅圓ヲ食シ喜酒ヲ飲ム終テ兩者床ニ上ル

此日男客ハ廳堂ニ女客ハ内室ニ嚮シテ宴ヲ開ク富家客多キモノハ數日ニ互リテ宴ヲ張リ且門前ニ戲ヲ演シテ飾觀ヲ添フ

(五) 親族相見及廟見

(イ) 通禮ノ規定

(1) 婦見舅姑 (二) 親迎ノ翌早朝婦盥漱シ舅姑ニ見ユ舅姑室ニ出テ舅ハ東ニ姑ハ西ニ均シク南向シテ坐ス婦筭(竹器有)ニ棘栗ヲ實テ西階ヨリ升リ再拜シテ席ニ奠ク舅坐シナカラ之ヲ撫ス婦階ヲ降り再筭ニ股修ヲ實テ升リ再拜シテ廟ニ奠ス姑坐シナカラ之ヲ撫ス後舅姑與テ入室ニ入ル(二)次ニ婦盥饋ノ禮ヲ行フ舅姑室ニ出テ席ニ就ケハ婦ハ饋ヲ奉シテ入リ再拜シテ舅姑ニ獻シ其食ヲ了ルヲ見テ酒ヲ酌ミ舅姑ニ饋ス舅姑飲テ奉ヘテ立ツ(三)次ニ舅姑親シク新婦ヲ饗ス即侍者席ヲ東階ノ上ニ布キ舅姑室ニ臨ミ婦亦席ニ著ク婦先饋ヲ食シ後姑之ニ饋ス婦拜受シテ飲ム舅姑先西階ヨリ降り婦ハ東階ヨリ降り退ク次ニ婦ノ送者ヲ饗ス男ハ外廳ニ女ハ内室ニ於テ且之ニ酬フルニ布ヲ以テス  
(2) 廟見 禮昏義ニハ三月ヲ以テ廟見ヲ行フ今三日ヲ以テス(一)父母新夫婦ヲ伴ヒ廟士庶ハ正寢ニ至リ主人楨ヲ啓キ神主ヲ案上ニ奉スルコト常祭ノ儀ノ如シ主人ノ席ハ階下ノ東ニ布キ昏者其後ニ在リ主婦ノ席ハ階下ノ西ニシテ新婦其後ニ在リ各其拜位ニ就テ再拜シ主人階ヲ升リ香ヲ上リ酒ヲ獻シ告辭(其之儀儀子某今已)ヲ讀ミ俯伏シテ與テ退キ東ニ立ツ新婦進テ中階ノ下ニ至リ北面再拜シ起テ舊位ニ復ス主婦以下再拜ノ禮ヲ行ヒ畢テ神主ヲ納メテ退ク(二)斯日新婦夫ノ親族ト相見ノ禮ヲ行

フ尊屬ヲ拜スルコト舅姑ニ對スル禮ノ如シ夫ノ兄弟及其妻及姉妹ニ對スルニ夫ノ齒序ヲ以テ次第ニ拜ス皆答拜ス夫ノ姪姪女姪婦ヨリハ新婦ヲ拜ス婦之ニ答揖ス

(ロ) 臺灣ノ慣習 合卷ノ翌日又ハ翌々日廟見ノ禮ヲ行フ(一)主婚人新郎新娘ヲ引キ祖先ヲ拜シ告文ヲ讀ム新娘茶ヲ奉シテ祖前ニ供ス(二)次ニ新婦廳堂ニ出テ舅姑ヲ請シ四拜シ跪キ茶ヲ奉シ飲ミ畢テ再四拜ス次ニ夫ノ祖父母並ニ其他ノ尊長ヲ拜シ茶ヲ奉ス次ニ夫ノ卑幼ヨリ新娘ヲ拜ス新娘之ニ答ヘ侍婢ヲシテ茶ヲ捧ケシム閩族之ヲ分上下ト云フ尊卑長幼ヲ序スルノ謂ナリ(三)此日新娘亦來集セル夫ノ親戚知友ニ茶ヲ捧ク之ヲ新娘捧茶ト稱シ親友之ヲ飲ミ銀貨ヲ以テ茶福ノ内ニ投ス俗ニ之ヲ壓茶銀ト云ヒ新娘ノ所得ニ歸ス(四)此日新郎ノ母女客ヲ會シ新娘ヲ宴ス如斯シテ廟見ノ禮畢ルトキハ新娘始テ鳳冠ヲ脱ス

粵族ハ合卷ノ後直ニ天地及祖靈ヲ廢シ其翌日舅姑及他ノ親族ト相見ノ禮ヲ行フ

又臺灣ニハ探房ノ禮アリ婚後三日内ニ女家禮物ヲ具シ女ノ弟姪又ハ使者ヲシテ男家ニ送ラシム男家之ヲ款シテ置酒ス朱子家禮ニ饋女又ハ饋房ノ禮トシテ之ヲ掲タルモ通禮ニハ之ヲ載セス

(六) 婿見婦父母

(イ) 通禮ノ規定 婚後吉日ヲ選ミ婿費禮ヲ持シ往テ其新婦ノ父母ニ見ユ主人女ノ父門外ニ迎フレハ婿揖讓シテ堂ニ升リ贊ヲ奠キ北面シテ再拜ス主人西面シ答拜ス次ニ主婦ニ(女ノ母)相見ス主婦門内ニ立チ婿門外ニ立チ互ニ拜答シテ出ツ主人一獻ノ禮ヲ以テ婿ヲ待ツ

(ロ) 臺灣ノ慣習 朱子家禮ニ旋車ノ禮ト云ヒ閩族ニ頭回家ト云フ粵族ニ轉門ト云フ廟見ノ後一月内ニ新郎新娘相伴ヒ始テ女家ヲ訪問ス兩人共ニ轎ニ坐シ(新娘ヲ先ニス)禮物ヲ具シ女家ニ至レハ女



ノ父母之ヲ引キテ祖靈ヲ拜シ告文ヲ讀ム(孝孫是有女某適某某今日特來謁拜敬告)次ニ兩人ハ父母祖父母ヲ拜シ次ニ其他ノ親族ト相見ノ禮ヲ行ヒ其日直ニ歸來ス此日女家宴ヲ開キ塔ヲ款待ス中ニハ新娘新郎ニ先テ生家ニ至リ留ルコト數日ノ後新郎來迎フルコトアリ

第三 寄禮

寄禮トハ既ニ述ヘタルカ如ク婦家ニ於テ嫁娶ノ儀式ヲ行フヲ云フ素ヨリ一種ノ變例ニ屬ス然レトモ寄禮モ亦嫁娶ニシテ唯其儀式ヲ男家ニ於テ行ハス女家ニ於テスルニ過キス故ニ婚姻成立ノ要件方式及其效果等ニ至テハ正禮ニ依ル婚姻ト異ル所ナシ北部臺灣ニ於テハ寄禮ニ附スルニ進費ノ名ヲ以テスルコトアリ然レトモ寄禮ヲ進費ト云フハ正當ニアラス進費トハ招塔ヲ反對ノ方面ヨリ見タルノ名ニ過キサカ故ニ南部臺灣ニ用フル寄禮ノ語ニ從フ

(一) 寄禮ヲ行フ原因

婚姻ニ當リ正禮ヲ行ハスシテ寄禮ニ依ルハ種々ナル原因ニ出ツルト雖モ凡左ノ如シ

- (一) 男女兩家遠隔セル場合ニ男家ニ於テ儀式ヲ舉ケントスルトキハ道途ノ費用ヲ要スルコト少カラサルヲ以テ假ニ之ヲ女家ニ行フコトアリ一見スレハ男家ニ於テ儀式ヲ行フモ女家ニ於テスルモ費用ニ差異ヲ生スルコトナキカ如シト雖モ嫁娶ニハ男子ノ親迎女子ノ過門嫁裝ノ送付等ニハ一々鼓樂之ニ伴ヒ從者亦少ラス而シテ其行クヤ必大輦ヲ用フルヲ禮トスルカ故ニ遠隔ノ地ニ出嫁スルトキハ非常ノ費用ヲ要スルニ至ル然ルニ寄禮ヲ行ヒ後日其妻ヲ携ヘ男家ニ歸ルトキハ嫁裝ハ之ヲ通常ノ行李ト爲スヘク夫妻共ニ大輦ヲ用フルヲ要セス以テ大ニ其費用ヲ節約スルヲ得ヘシト云フ
- (二) 官吏或ハ商人ニシテ他郷ニ在ルモノ其他ニ於テ妻ヲ妻ラントスルトキニ之ニ依ルコトアリ蓋

一段本籍地ニ歸リテ禮ヲ舉ケ後再其地ニ來ルカ如キハ費用ヲ要スルコト大ナルノミナラス又時日ヲ空過スルコト少ラス然カモ寄籍ノ地ニハ自己ノ家アルニアラス式ヲ舉クルニ不便ナルヲ以テ假ニ寄禮ヲ行ヒ出テ客舎ニ入り他日官吏ハ其任滿チ商人ハ其間ヲ得ルニ至リ妻ヲ携ヘ郷里ニ復歸スレハ費用ト時日トヲ節約スルヲ得ルヲ以テナリ

(三) 男家ニ喪事アリ家内未吉ニ從フヲ得サル場合ニハ女家ニ於テ寄禮ヲ行ヒ後妻ヲ伴フテ家ニ歸ルコトアリ例ハ伯叔父母兄弟ノ喪ニ逢フ者ハ期年ヲ過キ弟妹等卑幼ノ喪ニ逢フ者ハ若干日ヲ經過スレハ嫁娶スルモ律ノ禁スル所ニアラスト雖モ其家内ハ或ハ死者ノ子女アリ之カ喪ニ服シ或ハ墳墓未定ラス棺柩ノ現在スルアリ己ノ家ニ於テ婚禮ヲ行フハ實際能ハサル所ナルヲ以テ已ムヲ得ス女家ニ於テ寄禮ヲ行フカ如シ其他臺灣ノ下流社會ニハ一ノ惡習アリ即父母ノ生前ニ於テ既ニ婚約ノ成立シタルモノハ父母ノ死スルヤ律ノ禁スル所ナルニ拘ラス直ニ女家ニ入り略禮ヲ以テ婚姻ヲ行ヒ女ヲ伴ヒ歸テ其葬祭ニ子婦ノ禮ヲ取ラシムルコト是ナリ上流社會ニ於テハ敢テ此非禮ヲ爲サス父母死スルトキハ之ヲ妻ノ父母ニ通シ葬祭ノ當日ノミ之ヲ借リ子婦ノ禮ヲ行ハシメ其日直ニ女家ニ歸ラシメ他日喪期ヲ經過シタル後始テ婚禮ヲ舉クト云フ

(四) 其年内ニ既ニ男家ニ嫁娶ノ禮ヲ行ヒタルモノアルトキハ俗ニ同一ノ年ニ於テ同一ノ家内ニ二回ノ嫁娶アルヲ忌ムヲ以テ已ヲ得ス寄禮ヲ行フコトアリ而シテ同一ノ家ニ於テスルヲ忌ムト云フハ同門ヲ過キ同廳ニ禮ヲ行フヲ忌ムモノナレハ假令實際ニ於テ未房ヲ分タスト雖モ別ニ門アリ廳堂アル家ハ之ヲ行フヲ妨ケス反之房ヲ分チタル以後ニ在テモ別ニ正門ナク廳堂ナキモノハ亦之ヲ忌ムヘシト云フ又同一ノ年内ト稱スルモ臺灣ノ慣習ニ依レハ嫁娶ハ多ク年末ニ行フヲ以テ同一ノ年



内トハ結局婚姻日時ノ接近ヲ指スニ外ナラス故ニ若初ノ嫁娶カ年始或ハ年ノ半ニ行ハレタルモノナルトキハ約四箇月ヲ經過スレハ妨ナシト云フ

(5) 婚約既ニ定リタル後ニ於テ嫁女疾病ニ冒サレ婚期既ニ至ルモ禮ヲ行フヲ得サルトキハ男子自女家ニ往キ略禮ヲ舉ケ其快復ヲ待テ家ニ迎フルコトアリ或ハ單ニ同衾シ婚禮ハ快復ノ後ニ舉クルコトアリ蓋俗説ニ處女ノ適婚年齢ニ達シテ疾ニ冒サルヲ犯著秀才ト云ヒ秀才ニシテ未妻ヲ娶ラスシテ死スルトキハ其靈配偶者ヲ得ント欲シ良家ノ處女ニ憑著シ女ハ之カ爲ニ疾ヲ起ス故ニ其夫タルヘキ者ヲシテ其女ト同衾セシムルトキハ處女ニアラサルヲ以テ秀才ノ靈ハ他ニ去ルヘク從テ疾立ニ瘞ユルト云フ

(二) 寄禮ノ儀式

寄禮ハ正禮ニアラス故ニ大清通禮其他ノ禮書ニ之カ儀式ヲ載スルモノナシ今實際臺灣ニ行ハル、モノヲ舉クレハ左ノ如シ

寄禮モ亦嫁娶ノ禮ナルカ故ニ主婚者媒約人ヲ要スルコト及聘金婚書ノ授受アルコトハ毫モ正禮ニ異ルナシ然レトモ寄禮ハ女家ニ於テ式ヲ舉クルヲ以テ親迎ノ禮ナシ其儀式ノ日ニ當テハ女家ハ廳堂ヲ裝飾シ新郎ハ媒人ト與ニ轎ニ乘シ女家ニ至リ廳堂ニ坐シ雞蛋湯四菓湯ヲ飲ミ媒人内ニ入り新娘ヲ伴ヒテ廳ニ出テ男女相與ニ天地神明ヲ拜シ終リテ洞房ニ入り合卷ノ禮ヲ舉ク翌日女家ノ親戚來リ祝シ三日女家ノ祖先ヲ拜シ岳父母ニ謁ス男家若近ケレハ十二日男女相携ヘテ其家ニ回リ男家ノ廟ヲ拜シ父母ヲ拜ス寄禮ノ後男家ニ復歸スルハ通常十二日ヲ例トスルモ時ニ一月乃至四月ニ至ルモノアリ常ニ吉日ヲ選ブモノトス

第三項 婚姻ノ制限

支那法ニ於テハ前ニ掲ケタル一般ニ通スヘキ要件ノ外尙婚姻ニ關シ特別ノ制限ヲ設クルモノ少カラス大清律例中此種ノ制限ニ屬スルモノハ三種ト爲スコトヲ得(一)或身分ヲ有スル者ニ對シ絶對ニ其婚姻ヲ禁止スルモノ(二)男女相互ノ間ニ或身分關係ヲ有スル場合ニ兩者ノ婚姻ヲ禁止スルモノ(三)或事情ノ下ニ在ル男又ハ女ニ對シ其事情ノ終止スルマテ其婚姻ヲ禁止スルモノ是ナリ

第一 或身分ヲ有スル者ニ對シ絶對ニ其婚姻ヲ禁止スルモノ

(一) 僧道

僧道娶妻律ニ曰ク

凡僧道娶妻者杖八十還俗女家主婚人同罪財禮離異入官寺觀住持知情與同罪以罪人連累不知者不坐若僧

道假託親屬或僮僕爲名求娶而僧道自占者以姦論

即僧道ニシテ妻妾ヲ娶ルトキハ僧道及女家ノ主婚人共ニ杖八十ニ處シ且其婚姻ヲ無効トシ聘財ヲ沒收ス律ハ唯僧道ヲ掲ケテ尼及女冠ニ及ハス蓋尼女冠カ還俗セスシテ他ニ嫁スル如キハ稀有ノ例ナルヲ以テ之ヲ掲クルノ要ナキニ因ルモノナルヘシ然レトモ若尼女冠カ婚嫁スルトキハ亦僧道妻ヲ娶ルノ律ニ比照スヘシ臺灣ニ於テハ尼及女冠ナシ又僧ニシテ公然妻ヲ有スル者少シ道士ハ皆公然家ヲ立テ妻ヲ娶ル

(二) 命婦

居喪嫁娶律ニ曰ク



若命婦夫亡喪服滿再嫁者罪亦如之亦如凡居喪及命婦人者追奪追奪並離異知及命婦人而共為婚姻者主婚人各減五等入官不

命婦トハ品官封爵者ノ妻ニシテ朝廷ヨリ夫人恭人淑人等ノ誥命ヲ受ケタル者ヲ云フ通常ノ婦女ハ夫ノ死後其喪期ヲ經過シタルトキハ再嫁スルコトヲ得ヘシト雖モ命婦ハ宜ク婦人從一而終ノ義ヲ守リ終生貞節ヲ持スヘキモノトス故ニ夫ノ死後其喪期ヲ經過シタル後モ再婚スルコトヲ許サス若之ヲ犯ストキハ其婚姻ヲ無効トシ且命婦タル身分ヲ追奪シ杖一百ニ處ス其對手ニシテ情ヲ知ルトキハ杖五十ニ處シ聘財ヲ沒收ス若知ラサルトキハ罪ニ坐セス且聘財ヲ取返スコトヲ得

(三) 犯罪逃走ノ婦女  
娶逃走婦女律ニ曰ク

凡娶已犯罪已發在逃逃走在外婦女為妻妾知逃情者與同其所犯罪婦人加過罪二等至死者減一等離異不知者不坐若無夫又會赦免罪者不離一存不

即罪ヲ犯シテ逃走セル婦女ハ之ヲ娶ルコトヲ得ス若之ヲ犯ストキハ其婚姻ヲ無効トシ且婦女ハ逃罪ニ二等ヲ加ヘ娶ル者逃走ノ情ヲ知ルトキハ婦女ノ逃罪ヲ以テ之ニ坐ス但婦女ニ夫ナク且赦ニ會ヒ罪ヲ免セラル、場合ニハ其婚姻ヲ成立セシム

第二 男女相互ノ身分關係ニ因リ兩者ノ婚姻ヲ禁止スルモノ  
(一) 官員ト部民ノ婦女  
娶部民婦女為妻妾律ニ曰ク

凡府州縣親民官任内娶部民婦女為妻妾者杖八十若監臨內外官娶見為事人妻妾及女為妻妾者杖一

百女家人主婚說同罪妻妾仍兩離之女給親財禮入官強娶者各加二等女家不坐婦親夫不追財禮若為子孫弟姪家人娶者或強罪亦如之男女不坐

是地方長官カ勢威ヲ恃ミ其部下ノ婦女ヲ強娶シ又部民カ其歡心ヲ得ンカ為ニ婦女ヲ贈賄シ妻妾ト為ス等ノ事ニ因リ官紀ヲ紊亂スルヲ防カン為ニシテ明律ニモ同様ノ規定アリ唐律ニハ監臨ノ官監臨スル所ノ女ヲ娶リ妾ト為ス場合ノミヲ禁ス

此規定ハ舊政府時代ニ在テハ臺灣ニ於テモ適用セラレタルノミナラス臺灣ニ於テハ一般ニ官民間ノ婚姻ハ為スヘカラサルモノト認メタリト云フ

(二) 官員及其妻妾者ト妓女  
娶樂人為妻妾律ニ曰ク

凡文武官並吏娶樂人妓為妻妾者杖六十並離異歸宗不還樂工財禮入官若官員子孫應聽娶者罪亦如之註册候廢襲之日

唐律ニハ此規定ナク明律ハ之ニ等シ蓋樂人ハ俳優藝娼妓ニシテ賤民ニ屬スルヲ以テ文武官吏ニシテ之ヲ娶ルトキハ其威信ヲ失墜スルヲ以テ此規定ヲ設ケ以テ其婚姻ヲ禁シタルナリ臺灣ニ於テモ此等ノ賤民ヲ買ヒテ妾ト為ス者ハ之アルモ娶テ妻ト為ス者ハ絶テ其實例アルヲ聞見セス

(三) 奴ト良民ノ婦女  
良賤為婚姻律ニ曰ク

凡家長與奴娶良人女為妻者杖八十女家人主婚減一等不知者不坐其奴自娶者罪亦如之家長知情者減二等因而入籍指家長言為婢者杖一百若妄以奴婢為良人而與良人為夫妻者杖九十妄冒由家長坐家長知情者各離異改正



唐明兩律ニモ之ト同様ノ規定アリ蓋奴カ良民ノ女ヲ娶ルトキハ賤ヲ以テ良ヲ壓スルノ結果ト爲ルヲ以テ之ヲ禁止シタルナリ然レトモ此反對ニ良民カ婢ヲ娶ルハ其嫌ナシ故ニ婢ヲ以テ良人ト爲ス如キ詐冒ノ行爲アラサルトキハ其婚姻ハ有效トス臺灣ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク奴ナルモノナシ又良民カ婢ヲ娶テ妻妾ト爲スコトハ往々行ハルル所ナリ

(四) 相姦ノ男女  
刑律犯姦ニ曰ク

姦婦從夫嫁賣其夫願留者聽若嫁賣姦夫者姦夫本夫各杖八十婦人離異歸宗財物入官  
即有夫姦ノ婦ハ本夫ニ於テ之ヲ官ニ訴ヘテ他ニ嫁賣シ或ハ從前ノ通リ家ニ留ルコトヲ得ルモ姦夫ニ賣與スルコトヲ得ス若之ヲ犯シタルトキハ姦夫本夫共ニ杖八十ニ處シ聘金ヲ沒收シ且姦婦ヲ歸宗セシム

嫁娶違律主婚媒人罪ノ附例第四ニ曰ク

凡嫁娶違律應行離異者與其夫及夫之親屬有犯如係先姦後娶或私自苟合或知情買休雖有媒約婚書均依凡人科斷

即先姦シテ後娶ル者ハ媒約婚書アリト雖モ妻ト夫及夫ノ親族トノ間ニ親族關係ヲ發生セシメス相犯スコトアル場合ニハ凡人トシテ其罪ヲ論ス先姦後娶ノ語ハ處女私通ノ後ニ婚儀ヲ舉ケタル場合ヲモ含ムヘキモノナルヲ以テ有夫姦ノ場合ノミナラス其他ノ私通ト雖モ姦夫姦婦ハ正當ニ婚姻スルコトヲ得サルモノトス

律例ニ於テハ前述ノ如ク相姦男女ノ婚姻ヲ禁止スト雖モ臺灣ニ於テハ實行セラレス(一)既ニ男女カ

姦罪ニ問ハレタルトキハ斷シテ其間ニ婚姻スルコトヲ許サスト雖モ未官ニ訴ヘサル以前ニ於テ本夫ノ承諾ヲ得テ姦夫姦婦相婚スルカ如キハ下流社會ニ往々有ル所ニシテ他ヨリ之ヲ訴告スル者アラサル以上ハ官ニ於テ追求スルコトナシ但姦婦ノ實家ヨリ其贖身ヲ行ヒテ改嫁スルカ或ハ本夫ヨリ休字又ハ甘愿改嫁字(即離婚)等ヲ作テ姦夫ニ交付スルヲ要ス(二)又私通ノ男女ハ他日父母尊長ノ同意ヲ得テ正式ニ婚儀ヲ舉ケタルトキハ正當ノ夫妻タルヲ妨ケス此事例ハ中流以上ノ社會ニ於テモ亦有ル所ナリ

(五) 漢人ト蕃人

嫁娶違律主婚媒人罪律ノ附例第二ニ曰ク

福建臺灣地方民人不得與蕃人結親違者離異民人照違律杖一百土官通事減一等各杖九十該地方官如有知情故縱題參交部議處其從前已娶生有子嗣者即安置本地爲民不許往來蕃社違者照不應重律杖八十

是一ニ治蕃ノ政策ヨリ出テタル規定ニシテ蕃女ノ多クカ漢男ニ占メラルルノ結果ハ蕃男ヲシテ娶ルニ妻ナク爲ニ漢人ヲ怨恨スルニ至ルヘク又蕃女ト婚姻シテ蕃社ニ出入スル者ノ中ニハ往々無賴ノ徒アリ蕃人ノ無智ニ乘シ姦詐欺罔ヲ爲シ終ニ騷擾ヲ惹起スルノ虞アリタルニ因ル然レトモ此規定ハ熟蕃部落ニ於テハ實際ニ行ハレス漢人ニシテ熟蕃ノ婦女ヲ娶ルハ所在ニ之アリ又稀ニ漢女ニシテ熟蕃ニ嫁スル者アリ現今臺中埔里社及宜蘭地方ニ於テハ尙純粹ノ熟蕃ノ血統ヲ傳フルモ他ノ地方ニ於テハ漢蕃漸ク混化シ熟蕃ト稱スルモ漢血ヲ混シ漢人ト稱スルモ亦蕃血ヲ混スル者多シ光緒元年ニ於テ巡撫沈葆楨ノ奏議ニ基キ終ニ此禁ヲ解キタリ(臺灣蕃政史)



第三 或事情ノ下ニ在ル男女ニ對シ其事情ノ終止スルマテ婚姻ヲ禁止スルモノ

(一) 父母、祖父母、夫及期親尊長ノ喪ニ居ルトキ  
居喪嫁娶律ニ曰ク

凡男女居父母及妻妾夫喪而身自主嫁娶者杖一百若男子居父母喪而娶妻妾居夫喪而嫁人爲妾者各減二等  
(中略)並離異知而共爲婚姻者各減五等入官不知者不坐追財禮若居祖父母伯叔父母姑兄姊喪除承重而嫁娶者杖八十不離妻不坐若居父母舅姑及夫喪而爲應嫁娶人主婚者杖八十

唐律明律ニモ亦同様ノ規定アリ即(一)父母(承重ノ親父)及夫ノ喪ニ居テ嫁娶シタル者ハ杖一百ニ處シ且離異ヲ命ス(二)祖父母、伯叔父母、兄長及在室ノ姑姊ノ喪ニ居テ嫁娶シタル者ハ杖八十ニ處ス但其婚姻ハ成立ス(三)自嫁娶スルニアラサルモ父母舅姑又ハ夫ノ喪ニ居リ他ノ主婚人ト爲ル者亦杖八十ニ處ス是同律ノ註解ニモ凡父母之喪未滿、女嫁人、男娶妻、忘哀感之心、不孝之大者也、夫喪未滿而即再嫁忘所天之恩、不義之甚者也トアルカ如ク一ニ倫理道德ニ基礎ヲ置キタル立法ナリトス

臺灣ニ於テモ亦父母祖父母及期親尊長ノ喪ニ居ル者ハ其間嫁娶セサルヲ以テ本則ト爲スト雖モ(一)寡婦ニシテ貧窮自贖スル能ハサルトキハ喪期ノ終ルヲ待ツヲ得ス除靈ノ後他ニ嫁シ或ハ招夫ヲ爲スコトアリ(二)父母ノ生前ニ於テ婚約既ニ成ル者ハ父母ノ死後七日以内即成服以前ニ婦ヲ迎ヘ略式ノ婚儀(婚ハ花輪ニ垂セテ鳥籠ニ坐シ又式ニ)ヲ行ヒ相共ニ其喪ニ服スルコトアリ俗ニ順孝娶ト稱ス

(二) 父母カ死罪ヲ犯シテ囚禁セラルトキ  
父母囚禁嫁娶律ニ曰ク

凡祖父母父母犯罪被囚禁而子孫自嫁娶者杖八十若明娶爲妾者減二等其奉祀祖父母父母命而嫁女

娶妻者不坐亦不得筵宴違者依父母囚禁律杖八十

唐明律ニモ亦同様ノ規定アリ是亦前ト同一ノ趣旨ニ出テ人倫ニ基ク規定ナリ律ハ其離異ヲ命セスト雖モ杖八十ニ處ス但父母ノ命ニ依テ行フ者ハ此限ニ在ラス

第四項 婚姻ノ無效及取消

第一 總說

支那法ニ於テ夫妻ノ離異ヲ命シ或ハ其離異ヲ許スモノニハ婚姻成立ノ要件ニ欠缺スル所アルニ原因スルモノト婚姻後ニ發生シタル或事情ニ原因スルモノトノ二種アリ同姓爲婚、娶親屬妻妾、尊卑爲婚、居喪嫁娶、典雇妻女、妻妾失序、娶部民婦女爲妻妾、娶逃走婦女、強占良家妻女、娶樂人爲妻妾、僧道娶妻、良賤爲婚姻等ノ諸律内ニ在ル離異ハ前者ニ屬シ恰モ我國法ノ無效及取消ニ當リ、出妻、妻妾毆夫、犯姦ノ二律及縱容妻妾犯姦律ノ第一節内ニ在ル離異ハ後者ニ屬シ我國法ノ離婚ニ相當ス

又婚姻成立ノ要件ニ欠缺スルモノノ中ニハ法律カ其離異ノ前ニ發生シタル親族關係ヲ認ムルモノト認メサルモノトノ二種アリ之ニ關スル刑案及條例ハ凡左ノ如シ

(イ) 乾隆五十四年湖南東安縣審解唐氏ノ案ニ曰ク

刑部議得湖南東安縣審解唐化經砍傷伊妻唐氏案、誠以夫爲妻綱、名分甚重、故毆妻致死、及故殺妻其罪均止絞候、至同姓爲婚律、載婦女離異者、原屬禮不娶同姓之正義、但愚民不諳例禁、窮鄉僻壤、婚娶同姓、不宗婦女者、往往有之、固不得因無知易犯、遽廢違律之成規、尤不得因違律婚娶之輕罪、而轉置夫婦名分于不論、其嫁娶違律罪不致死之案、自仍應按律斷令離異、至遇有親屬殺傷罪干凌遲斬絞重辟者、即應按



照親屬已定名分本律科斷若因係同姓為婚不問所犯情罪輕重概以凡人定擬設遇此等違律婚娶之案已成婚多年生有子女夫妻翁姑子孫名分久定若其婦謀殺夫並夫之祖父母父母概拘律應離異之女而止科以致斃凡人之罪似非所以重名分而整倫紀今唐化經婚娶同姓不宗之唐氏為妻業經生有子女夫婦名分已定因令唐氏燒水不理向殿被唐氏用刀砍傷手掌該犯奪刀回砍殞命該撫因係同姓為婚律應離異即略其夫妻名分依凡開問擬雖殿妻致死與凡開罪名尚無出入而援引究屬失當唐化經應改依夫殿妻致死律絞候(乾隆五十四年案)

即同姓不宗間ニ行ハレタル婚姻ハ其男女ヲ離異スヘシト雖モ其間ニ生シタル親族關係ハ之ヲ認ムヘシト云フニ在リ而シテ同姓為婚律ノ釐頭ニハ右ノ刑案ヲ引キ且其初ニ左ノ如ク記ス

夫婦為五倫之始慎其始必能正其終本門首例男女婚姻歷次十七條末以嫁娶違律備細已極大約盡法周禮媒氏所司之說爰古定今度人情之至當同姓為婚禮所禁也第窮鄉僻壤娶同姓者愚民事所恒有若盡繩之以律離異歸宗轉失婦人從一而終之義現錄唐化經案內六部所議情理兼美問刑衙門即可遊此為則特錄于後以備參考

即同姓為婚ハ禮ノ禁スル所ナルモ窮境僻壤ニ住ム愚民ニ在テハ往々之アル所ナルヲ以テ若一々律例ニ照シテ離異セシムルトキハ婦人從一而終ノ義ヲ失スヘシ故ニ其情狀ニ依テ之ヲ酌議シ必離異セシムヘキモノニアラスト為スナリ且既ニ違ヘタルカ如ク同姓ノ婚姻ヲ禁スルノ本旨ハ同宗別ヲ厚クスルニ在ルカ故ニ現行刑律ニ於テハ同宗為婚ノ條ヲ存シテ同姓為婚ノ條ヲ削除シタリ

(ロ)嘉慶十三年四川省平武縣民婦彭章氏ノ案中ニ左ノ如ク記ス  
其婦女成婚律應離異與夫及夫之尊屬有犯應否依服制科斷或同凡人論罪律無專條檢查本部歷年辦

過成案其照服制定擬者或係夫喪未滿或因同姓為婚均屬明媒正娶之案其照凡人科斷者或係苟合成婚或係知情買休並非依禮聘娶之案界限分明尚無歧異云云

即夫ノ喪ニ居リ再婚シタルモノ及同姓相婚シタルモノト雖モ媒約人ヲ立テ正式ニ娶リタルトキハ既生ノ親族關係ヲ認メ之ニ反シテ媒ヲ立テ主婚人ニ依ラス苟合シタル男女若クハ情ヲ知テ他人ノ妻ヲ買娶シタル者ハ假令正式ノ婚姻ヲ為スモ其間ニ親族關係ヲ認メスト云フニ在リ

(ハ)嫁娶違律主婚媒人罪律ノ附例第四ニ曰ク  
凡嫁娶違律應行離異者與其夫及夫之親屬有犯如係先姦後娶或私自苟合或知情買休雖有媒約婚書均依凡人科斷若止係同姓及尊卑良賤為婚或居喪嫁娶或有妻更娶或將妻嫁賣娶者果不知情實係明媒正娶者雖律應離異有犯仍按服制定擬(乾隆十五年)

即先姦シテ後ニ娶リ或ハ媒人主婚人ニ依ラス苟合シタル男女若クハ情ヲ知テ他人ノ妻ヲ買娶シタル者ハ其間ニ親屬關係ヲ認メサルモ同姓間尊卑間(尊卑為婚律ニ掲ケルモノ)及良賤間ノ婚姻若クハ喪ニ居テ嫁娶シ或ハ妻アリテ更ニ娶リ或ハ妻ヲ嫁賣スルモ娶者ニ於テ其情ヲ知ラサル場合ハ尙其親族關係ヲ認ムト云フニ在リ

(ニ)尊卑為婚律ノ條例ニ曰ク

男女親屬尊卑相犯重情或干有律應離異之人俱照親屬已定名分各從本律科斷不得妄生異議致罪有出入其間情犯稍有可疑按於法制以為大重或於名分不甚有礙者聽各該原問衙門臨時斟酌擬奏云云  
即律ニ於テ應ニ離異スヘキノ人ニ係ルト雖モ尙其間ニ親族關係ヲ認ムヘク且甚シク名分ヲ害セサルモノハ必シモ之ヲ離異セス地方官ニ於テ臨時斟酌擬奏スヘシト云フニ在リ



(ホ) 同治六年ノ說帖邳州民婦岳氏謀殺冒妄爲婚不能人之夫ノ案ニハ左ノ如ク記ス  
本部查、嫁娶違律應行離異者與夫有犯除例內載明同姓尊卑良賤爲婚等項、仍應按服制定擬外、其餘均  
應依凡人科斷云云

卽律カ離異ヲ命スル婚姻ハ特ニ條例ニ於テ服制ニ照シテ定擬スト載明シタル所ノ同姓、尊卑、及良賤  
間ノ如キ婚姻ノ外ハ一切其間ニ生シタル親族關係ヲ認メス凡人トシテ論スト云フニ在リ  
前掲條例及刑案ニ就テ之ヲ考フルニ律例ノ禁止シタル婚姻中ニ於テ全然其間ニ生スル親族關係ヲ  
認メサルモノト之ヲ認ムルモノトノ二種アルヲ知ルハク其之ヲ認メサルモノハ卽無効ノ婚姻ニシ  
テ之ヲ認ムルモノハ取消サルヘキ婚姻ナリトス其取消サルヘキモノト雖モ同姓不宗間ノ婚姻ノ如  
キハ必シモ取消サルヘキニ限ラス又尊卑爲婚ノ如キモ其シク名分ヲ害セサルトキハ臨時斟酌シテ  
取消ササルコトヲ得ヘシ故ニ今律例ノ離異ヲ命スル婚姻ヲ無効ト取消トニ分テ以下之ヲ說述セン  
トス

第二 婚姻ノ無効

- 左ノ婚姻ハ無効トス
- 一 妻妾ノ重婚
- 二 同宗間或ハ外姻直系親間ノ婚姻
- 三 僧尼道士又ハ女冠ノ爲シタル婚姻
- 四 命婦ノ再婚
- 五 罪ヲ犯シテ逃走セル婦女ノ爲シタル婚姻但赦ニ會ヒテ罪ヲ免セラレタル者ハ此限ニ在ラス

- 六 官員ト部民ノ婦女トノ婚姻
- 七 官吏又ハ官爵襲廢者ト妓女トノ婚姻
- 八 姦夫ト姦婦トノ婚姻
- 九 他方ノ詐冒ニ因リ人違ヲ爲シタル婚姻
- 十 情ヲ知リ買休シタル婚姻但前夫カ貧窮自贖スル能ハサルカ或ハ妻ノ情願ニ依テ賣休シタルモノ  
ハ此限ニ在ラス
- 十一 主婚人及媒人ニ依ラサル婚姻

右ニ掲ケタル所ノ(一)乃至(八)及(十一)ハ婚姻ノ要件ノ部ニ詳説セリ(十)ハ後段婚姻ノ效果夫權ノ下ニ説  
クヘキヲ以テ此ニ贅説セス(九)ノ場合ハ例ヘハ實子ト定婚シテ義男ト婚セシメ或ハ青年者ト相見セ  
シメ老者ト婚セシムルカ如ク他方ノ詐冒ニ因リ人違ヒヲ爲シタル如キ場合ヲ云フ(男女婚姻  
律第四節)

第三 婚姻ノ取消

- 婚姻ノ取消ニハ又二種ノ場合アリ
- (甲) 左ノ場合ニ於テハ官ニ於テ婚姻ヲ取消スヘキモノトス但事情ヲ酌量シ之ヲ宥免スルコトヲ得
- 一 男子ノ重婚但雙祧兼承ノ場合ハ後娶ノ妻ヲ以テ妾ト爲ス
- 二 同姓不宗間ノ婚姻
- 三 律ニ於テ禁止シタル外姻旁系親間ノ婚姻
- 四 奴ト良民ノ女トノ婚姻
- 五 父母或ハ夫ノ喪期中ニ爲シタル婚姻



(乙) 左ノ場合ニ於テハ當事者ノ一方ハ官ニ訴ヘテ婚姻ヲ取消スコトヲ得  
 一 婚姻カ他方ノ詐偽ノ爲ニ重大ナル錯誤ニ因テ爲サレタルトキ  
 二 婚姻カ他方ノ強迫ニ因テ爲サレタルトキ  
 前述ノ如ク婚姻ノ取消ニ二種アリ一ハ官ニ於テ之ヲ取消スヘキモノニシテ他ハ一方カ官ニ訴ヘテ取消スコトヲ得ルモノ是ナリ何レモ其取消ノ效力カ既往ニ遡ラサル點ニ於テ無効ト異ル即婚姻ニ因テ發生スル親族ノ關係ハ法律ニ於テ之ヲ認ムルヲ以テ其間ニ生シタル子ハ嫡出ナリ夫婦ノ一方カ他方ノ親族ニ對シテ爲シタル犯罪ハ親族相犯トシ服制ヲ按シテ定擬ス而シテ官ニ於テ取消スヘキモノハ既ニ前款婚姻ノ要件中ニ詳説シタル所ナルヲ以テ之ヲ贅セス又一方ヨリ官ニ訴ヘテ取消スヘキモノハ前項定婚ノ解消ノ部ニ説キタル理由ニ同シキヲ以テ亦之ヲ略ス

第二款 婚姻ノ效力

第一 婚姻ノ效力發生ノ時期

既ニ述ヘタル如ク定婚ハ男女雙方ニ一種ノ身分ヲ付與シ且互ニ相拘束スルノ力ヲ生スレトモ未夫妻タル關係ヲ發生セス男女ノ間ニ夫妻タル關係ヲ生スルハ合巻ノ禮ヲ行ヒタル時ニ在リ之ヲ成婚又ハ成親ト云フ  
 然レトモ成婚ヲ合巻ノ時ニ在リト爲スノ説ニハ異論ナキニアラス是古禮ニ婦入三月而後廟見稱婦(公羊傳成公九年ノ註)又ハ女未廟見而死歸葬于女氏之黨示未成歸也(白虎通)トアルニ基キ乃成婚ヲ以テ廟見ヲ爲シタル時ニ在リト爲スモノナリ蓋古禮ニ於テ廟見ハ親迎ノ後三月ニ於テ行ヒ此間ハ女ノ性行如何ヲ

見果シテ主婦トシテ立チ宗廟ニ事フルニ堪フルヤ否ヲ驗スルノ期間ニシテ從テ此間ハ女ハ尙婦ト稱スルコトヲ得ス若其間ニ死亡スルトキハ之ヲ其生家ニ送テ其葬ヲ行フ故ニ親迎アルモ未廟見ヲ行ハサル間ハ婚姻ハ成立セサルモノトシ男女婚姻律ノ輯註ニモ古禮ニ依リ禮必成婚廟見之後始得稱婦ト記シタリ現時廟見ハ親迎ノ後三月ニ於テセス三日ニ於テス(粵族ハ親迎ノ日ニ於テス)故ニ成婚ヲ以テ合巻ノ時ニ在リト爲スモ廟見ノ時ニ在リト爲スモ其效果ニ於テハ大ナル差異ナシ然レトモ之ヲ廟見ノ時ニ在リト爲ストキハ(一)合巻ノ後廟見ヲ行ハサル前ニ其女ヲ送回スルトキハ離婚ト爲ラス單ニ定婚ノ取消ト爲ルヘシ合巻ノ翌日女ヲ送回スルハ往々見ル所ニシテ例ヘハ男家カ處女ト信シタルニ合巻ノ夜ニ至テ其不貞ノ女タルコトヲ發見シタル場合ノ如シ(二)又男子客地ニ在テ婚姻ヲ爲ストキハ其歸郷後ニ非レハ廟見ヲ爲ス能ハス又招婚ノ場合(特ニ招夫ノ場合)ニハ屢廟見ノ禮ヲ略スルコトアリ此等ノ場合ニハ終ニ成婚ノ時ナキ結果ヲ生スルニ至ルヘシ故ニ古今ノ學說ニ於テモ古禮ニ廟見ヲ以テ成婚ノ時ト爲スヲ太夫以上ノ禮ト爲シ士以下ハ親迎ノ時ヲ以テ成婚ト爲スモノアリ蓋大夫以上ハ三月廟見ノ後始テ合巻ノ禮ヲ行ヒ士ハ親迎ノ夜之ヲ行フモノト爲スカ爲ナルヘシ(白虎通疏證卷十)臺灣ノ慣習ニ於テハ合巻ヲ以テ成婚ト爲シ既ニ合巻ヲ行ヒタルトキハ假令廟見ヲ略スルコトアルモ尙其婚姻ハ成立シタルモノト爲ス唯合巻ノ夜男カ處女ト信シタルニ實ハ不貞ノ女ナルヲ發見シ之ヲ送回シタル如キ場合ニハ出妻ト爲サス單ニ不要ト稱スルモ是亦婚姻ノ取消ト見ルヘキモノニシテ定婚ノ取消ニアラサルナリ

婚姻ヨリ生スル效果ハ之ヨリ生スル家族關係親族關係及夫婦相互間ノ權利義務ヲ以テ主要ナルモノトス然レトモ支那ニ在テハ由來婚姻ハ主トシテ禮制ノ支配ニ屬スルノミナラス又法律ト道德ト



ノ觀念未分化セサルヲ以テ明確ニ婚姻ヨリ生スル法律上ノ效力ヲ指示スルコトハ頗難事ニ屬ス今  
律例及禮制ノ規定ト實際ノ風俗トニ就テ名教上ノ訓則ニ過キササルモノヲ省キ法律上ノ效力ト認ム  
ヘキモノヲ採リ其大要ヲ敘述セントス

第二 婚姻ニ因ル家族關係

(一) 妻ハ婚姻ニ因リ夫家ニ入ル 即妻ハ婚姻ニ因リ當然其實家ヲ去リ夫家ノ家族ト爲ル從テ妻ハ  
其夫家ノ家長權及尊長權ニ服シ其生家トノ親族關係ハ之ヲ留存スルモ其家族關係ハ全之ヲ絶止ス  
白虎通ニ曰ク嫁娶者何謂也嫁者家也婦人外成以出適人爲家娶者取也ト蓋正則ノ婚姻ハ婦出テ夫家  
ニ入り男ハ女ヲ取テ家ニ入ル故ニ男ヨリ之ヲ娶ト云フ女ハ人ニ適キテ家ヲ爲ス故ニ女ヨリ之ヲ嫁  
ト云ヒ又歸ト稱スト云フニ在リ

(二) 妻ハ依然本姓ヲ保持シテ其上ニ夫姓ヲ冠ス 前述ノ如ク婚姻ニ因リ妻ハ夫ノ家ニ入ルモ其姓  
ニ至テハ全然夫ノ姓ニ從フコトナク支那ニ於テハ古來妻ハ夫家及實家ノ姓ヲ併稱スルヲ通例トス  
例ヘハ陳氏ノ女李姓ニ嫁スルトキハ李陳氏或ハ李門陳氏ト云フ臺灣ニ於テモ亦然リ而シテ其起源  
ハ遠ク春秋時代ニ在ルモノ、如ク顧氏炎武亭林集原姓ニ古者男女異長(伯仲叔)在室也稱姓冠之以序  
叔隗季隗之類是也(隗ハ姓叔季)已嫁也於國君則稱姓冠之以國江芋息媯之類是也(芋及媯ハ姓ニシ)於太夫則稱  
姓冠以太夫之氏趙姬蒲姜之類是也(趙及蒲ハ姓ニシ)ト記ス後世氏ナルモノ廢絶シタルカ故ニ夫姓ヲ以テ  
之ニ代フルニ至レルナリ

第三 婚姻ニ因ル親族關係

婚姻ヨリ生スル親族關係及服關係ハ既ニ親族總說及服制ノ部ニ略述セル所ナルヲ以テ彼此相參照

スルヲ要ス

(一) 夫ト妻トノ關係

(イ) 夫妻ノ關係ハ一男一女ノ永久的關係ナリ 既ニ述ヘタル如ク一夫一妻ハ支那ニ於テ古來婚姻  
ノ大法ニシテ一女ハ同時ニ兩夫ニ配スルコトヲ得サルト共ニ一男ハ同時ニ兩妻ヲ娶ルコトヲ得ス  
唯男ハ二人以上ノ女ヲ娶ルコトヲ得ルモ妻ハ唯一人ニ限リ他ハ妾タルニ過キス而シテ此兩者ハ同  
心協力終生相待テ室家ヲ爲シ以テ社會ニ共存スルノ目的ヲ達ス從テ此關係ハ偕老同穴ト稱シ一時  
的ノ結合ニアラス

(ロ) 夫妻ハ外面ニ對シ齊體ノ關係ナリ 支那法ニ於テハ古來夫妻一體ノ主義ヲ取り常ニ妻ヲシテ  
夫ノ身分ニ附從セシム白虎通ニ妻者齊也與夫齊體自天子至庶人其義一也トアルカ如ク妻ハ夫ト齊  
體ノ地ニ立チ下ニ説クカ如ク妻ハ夫ノ同宗タル自分ヲ取得シ夫ノ父母其他ノ親族ニ對シテ全夫ト  
同一ノ地位ニ立チ其服制及報服ノ如キ或ハ夫ニ同ク或ハ夫ニ比シテ一等ヲ降スヲ常トス又妻ハ生  
家ノ閱歷如何ヲ問ハス一ニ夫ノ身分ニ相應シタル社會上ノ地位ヲ得且法律上ノ待遇(諸材、服、喪、祭等)  
ヲ受ク故ニ生父庶士ナルモ夫品官ナルトキハ品官ノ妻タル待遇ヲ受クヘク之ニ反シテ生父品官ナ  
ルモ夫カ庶士タルトキハ亦庶士ノ妻タル地位ヲ有スヘシ

如斯妻ハ夫ト齊體ノ關係ニ立ツカ故ニ最近且最親ナル親族關係アルモノトシ服制上ニ於テモ古來  
互ニ喪服ノ關係ヲ認メ妻ハ夫ノ爲ニ最重キ斬衰三年ニ服シ(子カ父母ノ爲ニ)夫ハ妻ノ爲ニ齊衰期年ニ服  
ス(父母カ子ノ爲ニ)臺灣ノ實際ニ於テモ中流以上ニアリテハ夫婦互ニ其喪ニ服スルモ下流社會ニ至テハ  
夫ハ妻ノ爲ニ喪ニ服セサルモノ少シトセス



(ハ)妻ハ内面ニ於テハ夫ニ對シ服從關係ニアリ 前述ノ如ク妻ハ外面ニ對シ夫ト齊體ノ地位ニ立ツモ其内面的關係ニ於テハ決シテ同等ニアラス 古典ニ曰ク、陽倡陰和、男行女隨(白虎)、婦人有三從之義、無專用之道、故未嫁從父、既嫁從夫、夫死從子(禮記)、婦在家制于父、既嫁制于夫、夫死從長子、婦人不專行、必有從也(說文)、夫婦者何謂也、夫者扶也、扶以人道者也、婦者服也、服於家事、事人者也(白虎)、君爲臣綱、父爲子綱(通)、婦人未嫁、則以父爲天、既嫁、則以夫爲天(列女)、ト此等ハ皆夫妻ノ内面的關係ヲ述ヘタルモノニシテ、子ノ父ニ於ケル如ク、又臣ノ君ニ於ケル如ク、妻ハ夫ニ對シテ服從ノ地ニ立ツヲ示セルモノトス、從テ夫ハ妻ニ對シテ社會ノ秩序ヲ廢シ、風教ヲ害セサル限ニ於テ命令禁止ノ全權ヲ有シ、以テ妻ヲ專制スルコトヲ得、尙此點ニ關シテハ夫權トシテ下ニ詳説ス

(二)妻ト夫ノ親族トノ關係

妻ハ夫妻一體ノ主義ニ依リ(一)夫ノ同宗タル身分ヲ取得ス、妻ヨリ夫ノ本宗ヲ呼テ夫族ト爲シ、夫ノ本宗ヨリハ妻ヲ以テ本宗親ニ算ス、若血族ト區別スル必要アルトキハ特ニ同宗親ノ妻ト云フ(二)夫ノ本宗及外親ニ對シテハ夫ト同一ノ親族範圍ヲ有ス、即夫カ親族トスル者ハ妻モ亦之ヲ親族トシ、其反面ニ夫ヲ親族トスルトキハ其妻ヲモ亦親族トスルカ如シ(三)妻ハ夫ノ親族ニ對シテ夫カ之ニ對スル服ニ比シ一等ヲ降シタル服及報服ヲ有ス、但夫ノ父母及其本宗卑屬ニ對スルモノハ夫ト同一ナリ(四)妻ハ其實子ニ對シテ親母、妾ノ子ニ對シテ嫡母、前妻ノ子ニ對シテ繼母、過繼子ニ對シテ所後ノ母、又ハ嗣母ト稱ス

(三)妻ト其本生親族トノ關係

妻ハ夫家ニ入り生家ト家族關係ヲ絶止スルカ故ニ其家族關係ヨリ生スル生家ノ權利義務ハ全消滅

スルモ賣斷ニアラサル限ハ(一)依然生父ノ宗ヲ以テ本宗トシ、其他ノ親族トモ其親族關係ハ消滅セス

(二)然レトモ服制ハ互ニ相降等ス

(四)夫ト妻ノ親族トノ關係

夫ハ(一)妻ノ親族ニ對シ親族關係ヲ生ス、然レトモ妻ノ親族ハ必シモ悉ク其夫ノ親族ト爲ルニアラス、唯其内ノ一部妻親服圖ニ列載セラレタルモノニ限ル、從テ之ヲ妻カ夫ノ親族ニ對スル範圍ニ比スルトキハ甚狹シ、是妻ハ夫ノ身分ニ附從スヘキモ、夫ハ妻ノ身分ニ附從スヘキモノニアラサルヲ以テナリ(二)夫ト妻ノ父母トハ互ニ總麻ノ喪ニ服ス、此外夫ト妻親トノ間ニ服制ナシ

第四 夫妻相互ノ權利義務

夫妻間ニ生スル相互ノ權利義務ノ主タルモノハ扶養ノ義務同居ノ義務貞操ノ義務及夫カ妻ニ對スル夫權ナリトス

(一)扶養ノ義務

夫妻ハ相互ニ扶養ノ義務ヲ有ス(一)夫ハ妻ニ對シテ夫權ヲ有スルト同時ニ亦妻ヲ保護スルノ義務ヲ負ヒ、婚姻中ノ費用ハ夫ニ於テ之ヲ負擔スヘキモノトス、故ニ夫ノ故アリテ外出シ、妻ヲ伴ハサル場合ニモ妻ニハ其生計ニ必用ナル費用ヲ給シ之ヲシテ饑寒ヲ招致スルノ憂アラシム可ラス、若夫ニシテ如此不德義ヲ敢テシテ顧ミサルトキハ妻ハ官ニ訴ヘ夫ヲシテ其義務ヲ盡サシムルヲ得ヘシ(二)之ニ反シテ夫カ貧窮ニシテ自贖スル能ハサル場合ニハ妻ハ自己ノ勤勞ヲ以テ生計ヲ立テ、若其私産アルトキハ之ヲ以テ夫ヲ扶養セサルヘカラス

(二)同居ノ義務







人ノ妻妾ト爲スノ目的ニアラス唯使役ノ爲ニ妻妾ヲ典雇スルハ律ノ禁セサル所ナルヲ知ルヘシ  
(2) 略賣中略若己之妾子孫之婦者杖八十徒二年略子孫之妾減二等云々其和賣妻爲婢及賣大功以下  
卑親爲奴婢者各從凡人和略法云々(刑律賊盜下略)  
是自己ノ妻妾及子孫ノ妻妾ヲ賣テ婢ト爲スヲ禁シ之ヲ犯ス者ハ良人ヲ略賣スルノ律ニ照シ處斷ス  
ヘシト爲スモノタリ

(3) 凡縱容妻妾與人通姦本夫姦夫姦婦各杖九十中略若用財買休賣休而和同娶人妻者本夫本婦及買  
休人各杖一百婦人離異歸宗財禮入官若買休人與婦人用計逼勒本夫休棄其夫別無賣休之情者不坐  
買休人及本婦各杖六十徒一年婦人餘罪取贖給付本夫云々(刑律賊盜下略)  
是妻妾ヲ賣テ他人ノ妻妾ト爲スコトヲ禁シ之ヲ犯ス者ヲ以テ妻妾ノ犯姦ヲ縱容スルモノト爲スコ  
トヲ定ムルモノタリ

按スルニ法律カ夫權ヲ承認スルハ夫ハ妻ノ綱ナリトシ以テ倫序ヲ尊重シ風教ヲ維持スルノ爲ナル  
カ故ニ妻ニシテ婦道ニ缺タル所ナキニ任意ニ之ヲ典雇シ若クハ嫁賣スルカ如キハ倫理ヲ破リ公益  
ヲ害スルコト甚シク夫權ヲ承認シタル立法ノ精神ニ反スルヲ以テ律例ハ此等ノ行爲ヲ禁シタルモ  
ノトス而シテ如斯一般ニ妻妾ノ嫁賣ヲ禁スルト雖モ妻ニシテ婦道ヲ缺キ倫理ニ悖ル行爲アリタル  
トキ其他一定ノ事由存スルトキハ夫ニ嫁賣ノ權ヲ認ムルコトアリ今之ニ關スル律例上ノ規定ヲ舉  
ケ然後臺灣ノ慣例ヲ記述セントス

(1) 姦婦ハ之ヲ嫁賣スルコトヲ得即刑律犯姦犯姦律ニハ(上略)姦婦從夫嫁賣其夫願留者聽若嫁賣其  
姦夫者姦夫本夫各杖八十婦人離異歸宗財物入官云々ト規定ス

尙刑律犯姦縱容妻妾犯姦律ニ(上略)若買休人與婦人用計逼勒本夫休棄其夫別無賣休人之情不坐買休  
人及本婦各杖六十徒一年婦人餘罪收贖給付本夫從其嫁賣妾減一等云々ト規定シ又刑律人命殺死姦  
夫律ニハ(上略)親獲姦夫姦婦登時殺死者勿論若止殺死姦夫者姦婦依和律斷罪當官嫁賣身價入官ト規  
定ス

(2) 夫ニ背キ逃亡シタル妻ハ嫁賣スルコトヲ許ス戸律婚姻出妻律ニ若夫無賴妻背夫在逃者杖一百  
從夫嫁賣其因逃而自改嫁者杖云々ト規定ス蓋逃亡ハ姦通ニ比シテハ其罪惡輕シト雖モ夫ニ背キテ  
逃亡スルカ如キハ不貞ノ甚シキモノナルカ故ニ之ヲ姦通ニ準シ夫ノ處分ニ委シタルナリ

(3) 本人ノ情願ニ出ツルトキハ妻ヲ嫁賣スルコトヲ得既ニ舉タル刑律賊盜下略人略賣人律ハ明ニ  
妻妾ノ賣嫁ハ和賣略賣共ニ之ヲ禁シ又戸律婚姻典雇妻妾律ノ輯註ニモ明ニ直以妻妾嫁人則有賣休  
律和誘略誘妻妾賣人則有略賣律云々ト記ス而シテ和賣又ハ和誘ト云フハ其文字ヨリ云ヘハ本人ノ  
合意ヲ得テ之ヲ賣ル場合ヲ指スカ故ニ本人ノ情願ニ出ツル場合モ亦之ヲ包含シ等シク略賣律ニ問  
ハサルヘカラサルカ如シ然ルニ前ニ奴婢ノ部ニ述ヘタルカ如ク道光八年律例館ハ和賣ノ意義ヲ解  
シ和賣トハ尙誘賣ヲ指シ其間ニ欺罔牟利ノ形跡アルモノヲ云フモノトシ本人ノ情願ニ出ツル場合  
ハ之ニ入ラサルモノト解釋セリ(詳見前)而シテ此解釋ハ主トシテ子女ノ賣買ニ關スルモノナリト雖  
モ妻妾ニ付テモ亦同シク法文ノ解釋上一ニ歸セサルヲ得サルヘシ

(4) 貧困ニシテ已ヲ得サルトキハ妻ヲ嫁賣スルコトヲ得蓋貧困ノ爲ニ妻ヲ賣ルハ亦明ニ律例ノ禁  
スル所ニシテ戸律婚姻典雇妻妾律ノ註ニ曰ク據會云家貧賣妻依不應重婦人仍歸後夫ト又出妻律ノ  
輯註ニ曰ク若夫貧不能養贍願離其妻及通缺無償而賣妻者雖非得已亦問不應仍斷歸完聚ト只之ヲ後



夫ニ歸スルハ多少事情止ム可ラサルヲ察シテ寬恕スルノ規定ナリトス刑律犯妻縱容妻妾犯姦律集註ニ曰ク按據會云家貧將妻不告官嫁賣與人爲妻妾問不應婦人仍歸後夫等語足補律之未備蓋因貧賣妻雖律應離異但本夫既不能養贖或無宗可歸勢必又將失節轉嫁不如仍給後夫免追財禮ト即前ニ奴婢ノ部ニ述ヘタルカ如ク此禁止ハ若之ヲ勵行セハ賣者被賣者共ニ其生ヲ保ツ能ハサル場合アルコトヲ慮リ後遂ニ之ヲ許スニ至レルモノ、如シ(乾隆二十四年通行內湖北布政使條奏大清律例統纂略人略賣人律隨頭(部議)參照)

臺灣ノ實際ニ於テハ妻カ姦罪ヲ犯シ又ハ逃亡シ其他不貞ノ行爲アルトキハ勿論何等責ムヘキ行爲ナキ場合ニモ夫ハ任意ニ妻妾ヲ賣リ又ハ典スルノ實例ニ乏カラス俚諺ニモ賣妻省頭嘴(貧口ヲ減スルノ意)ノ語アリテ殆ト日常ノ事實トシテ官モ亦深ク之ヲ咎メサリシカ如シ然レトモ妻ヲ典雇又ハ嫁賣セントスルトキハ一應妻ノ實家ニ協議スルヲ要シ妻ノ實家之ヲ欲セサルトキハ聘金ヲ返シ贖回スルヲ例トシ若贖回セサルトキハ夫ハ其原因ノ如何ニ拘ラス公然妻ヲ典シ又ハ賣ルコトヲ得ルモノトス其他臺灣ニ於テハ貧困ノ爲其妻ヲ賣ルノ實例モ亦之アリ臺灣ニ於テハ妻ノ承諾アルトキハ何時ニテモ之ヲ嫁賣スルコトヲ得ルモノトセリ然レトモ臺灣ニ於テモ妻ヲ賣ルカ如キハ一般ノ擯斥スル所ナルノミナラス他人ノ妻ヲ買ヒテ己ノ妻妾ト爲スカ如キモ亦一般ニ屑シトセサル所ナルヲ以テ妻ヲ賣買スルハ概シテ下流社會ニ行ハル、モノニシテ妻カ姦通ヲ爲シタル場合ニ賠償的ニ之ヲ相姦者ニ賣ルモノヲ多トス尙離婚ノ部ヲ參照スヘシ

(ロ) 夫ハ妻ヲ殺傷スルヲ得ルヤ  
夫ハ妻ニ懲戒ヲ加フルノ權アルカ故ニ或程度ニ於テ之ヲ毆打スルハ夫權ノ行使トシテ之ヲ罰セザ

ルモ然モ妻ヲ毆打シテ創傷ヲ加フルトキハ律例ハ之ヲ罰ス曰ク其夫毆妻非折傷勿論至折傷以上減凡人二等(須妻自告乃坐)先行審問夫婦如願離異者斷罪離異不願離異者驗折傷之罪收贖(仍歸)至死者絞(亦斃)毆傷妻至折傷以上減毆傷妻二等至死者杖一百徒三年妻毆傷妾與夫毆妻罪同(亦須妻自告乃坐)過失殺者各勿論(刑律毆妻)ト即(一)夫ハ妻ヲ毆打スルモ五官ヲ損シ四肢ヲ折ルニ至ラサルトキハ之ヲ罰セス(二)折傷以上ハ妻カ親告シタルトキニ限り凡人ノ殺傷罪ヨリ二等ヲ減シテ之ヲ罰ス然レトモ唯夫妻雙方ニ於テ離婚ヲ願フ場合ニノミ其離婚ヲ許スト同時ニ之ヲ罰スルモノニシテ其一方ニ於テ離婚ヲ願ハサル場合ニハ強ヒテ之ヲ離異セス(假令妻カ離婚ヲ願フト雖モ)且其夫ノ罪ハ收贖ヲ許ス(三)殺死シタルトキハ凡人ヨリ減等シテ監候絞ニ處ス(四)過失殺傷ハ其罪ヲ論セス要スルニ夫カ妻妾ヲ毆チ又過失ニテ殺傷スルモ其罪ナク唯故意ニ殺傷シタルトキニ限り罪アリ然レトモ通常ノ殺傷罪ニ比スレハ其刑輕シ又妻ヲ殺傷スルノ罪ハ妾ヲ殺傷スルノ罪ニ比シテ其刑重ク更ニ妻妾カ夫ヲ毆打シ殺傷スルノ罪ハ常人ニ比シテ甚重シ又以テ支那法ニ於ケル夫權ノ觀念ト妻妾ノ地位トヲ察知スルニ足ルヘシ臺灣ニ於テモ亦夫カ妻ヲ懲戒スルコトハ之ヲ認ムト雖モ之ヲ毆傷スルニ付テハ律例ノ規定ノ主旨ニ從フモノ、如シ

然レトモ妻ニ非行アルニ因リ夫之ヲ殺死シタルトキハ或ハ其罪ヲ免除シ又ハ之ヲ輕減スルモノトス而シテ其場合ハ左ノ如シ  
(一) 夫カ妻妾ノ姦通ヲ認メ姦所ニ於テ殺ストキハ其罪ヲ論セス刑律人命殺死姦夫律ニ曰ク凡妻妾與人姦通而夫於姦所親獲姦夫姦婦登時殺死者勿論若止殺死姦夫者姦婦依律斷罪當官嫁賣身價入官云々ト蓋妻ノ姦行ヲ目擊シテ憤怒ヲ發スルハ人情ノ當然ナルカ故ニ特ニ其罪ヲ宥恕スルモノナ



リ輯註ニモ殺姦勿論重在登時蓋姦夫姦婦既有姦通之事必有防範之心卒然住捉恐反爲所害故登時殺死者特原其擅殺之罪云々ト説明ス

(二) 夫カ有罪ノ妻ヲ毆死スルトキハ其罪ヲ宥恕ス刑律人命夫毆死有罪妻妾律ニ曰ク凡妻妾因毆罵夫之祖父母父母而夫官不告擅殺死者杖一百祖父母父母親告乃坐若毆罵妻妾因而自盡身死者勿論若祖父母父母已亡或妻有他罪不至死而大擅殺仍殺ト是人ノ妻ニシテ夫ノ祖父母父母ヲ毆罵スルハ不孝焉ヨリ大ナルハナキヲ以テ夫擅ニ之ヲ殺死スルモ其罪ヲ輕減シ杖一百ニ處スルモノタリ然レトモ妻罪アリ夫ニ毆罵セラレタルニ因リ自殺シタルトキハ其罪ヲ論セス其理由ハ妻ニ非行アラハ之ヲ懲戒スルハ夫ノ權利ニシテ亦義務ナルヲ以テナリ然レトモ祖父母父母既ニ死亡シ妻他罪アルモ死罪ニ至ラサル以上ハ夫タル者夫權ヲ濫用シテ之ヲ殺シタルトキハ絞罪ニ處スヘキモノトス

臺灣ノ慣習ニ於テモ妻カ姦通ヲ爲シタル場合ニ姦所ニ於テ之ヲ殺スハ罪ナシト爲スト雖モ其以外ノ場合ニ在テハ夫ハ擅ニ妻妾ヲ殺スヲ得ス若非行アラハ官ニ告ケテ制裁ヲ仰クヘキモノトシ若擅ニ之ヲ殺ストキハ罪アルモノトシ爲ス普通ノ殺人罪ニ比シ輕ニ從ヒテ處斷セラレタリト云フ

(五) 妻ノ能力

(イ) 妻ノ外部ニ對スル行爲能力

既ニ述ヘタル如ク婦女ニハ三從ノ義務アリ未嫁セサルトキハ父ニ從ヒ既ニ嫁シテハ夫ニ從ヒ夫死シタル後ハ子ニ從フヘキモノトス即支那ノ倫理觀念ニ於テハ女子ヲ以テ全獨立ノ能力ナキモノト爲スモノニシテ殊ニ人ノ妻タルモノニ至テハ全其夫ニ從屬スルヲ本義ト爲スカ故ニ妻ハ外部ニ對シテハ全獨立ノ能力ナキヲ原則トスルモノトス唯其一家内ニ男家族ナキ場合ニハ婦女モ亦家長タルコトヲ得ヘク夫死シテ繼嗣アラサル場合ニ夫ノ財産ヲ承繼スルコトヲ得ルニ過キス是律例ニ於テ婦女ノ或犯罪ニ其夫又ハ男子ヲ代坐シ一家共犯ノ場合ニ尊長カ婦女ナルトキハ次尊長ヲ代坐スル所以ナリ(能力ノ部 婦女ノ條參照)

臺灣ノ慣習ニ於テモ妻ハ專内ニ在テ一家ノ整理ニ任スヘキモノトシ外部ニ對シテ諸般ノ行爲ヲ爲スノ能力ナキヲ原則トス然レトモ(一)日常ノ家事其他夫カ委任シタル事項ニ關シテハ妻ハ夫ノ代理ヲ爲ス權利アルハ勿論其他ノ事項ニ關シテモ夫カ不在疾病等ノ事由ニ因テ家政ヲ執ル能ハサルトキニハ妻カ其財産ヲ管理シ之カ保全ヲ圖ルハ專妻タル者ノ義務ナリトシ當然夫ニ代リ他人ト取引ヲ爲スコトヲ得ヘシ從テ妻カ爲シタル財産ノ處分及負債ハ有效ニシテ夫ハ之ヲ取消スノ權ナキモノトス但其夫ニ近親アルトキハ其同意ヲ經ヘキハ勿論ニシテ他人モ亦夫ノ近親ニシテ知見人タラサルトキハ妻ニ多額ノ金額ヲ貸與シ或ハ之ヨリ不動産ノ典買ヲ爲スコトナシ(二)妻ハ下ニ説クカ如ク私産ヲ有スルコトヲ得且自之ヲ管理シ處分スルコトヲ得ヘシ但不動産ヲ處分スル場合ニ於テハ夫ヲ以テ知見人トスルヲ法トス(三)又妻ハ夫ノ許可ヲ受ケタルトキハ各種ノ取引ヲ爲スコトヲ得ルノミナラス獨立シテ營業ヲ爲スコトヲ得又臺灣ニ於テモ(四)妻ハ夫ノ死後其繼嗣ナキ場合ニ在テハ夫産ヲ承繼シ又(五)一家ニ男家族ナキ場合ニハ其家長タルコトヲ得然レトモ嗣後適當ノ相續人ヲ立テ之ニ其權利ヲ讓ルヲ一般ノ通例トス

(ロ) 妻ノ内部ニ於ケル能力

前述スルカ如ク妻ハ外部ニ對シテ大ニ其能力ヲ制限セラルト雖モ其内部ニ於テハ母トシテ子女ニ對シ嫡妻トシテ夫ノ妾ニ對シ其身分ニ附隨シタル權利ヲ有ス







確固タル定例アルコトナシ從テ支那及臺灣ニ於ケル夫妻間ノ財產關係ヲ記述スルハ頗困難ノ事ニ屬スト雖モ今臺灣ノ實際ニ就テ其梗概ヲ舉ケレハ左ノ如シ

(一) 夫妻間ノ財產關係ニ付テ婚姻中又ハ婚姻前ニ於テ契約ヲ爲スカ如キハ全之ナキ所ナリ稀ニ或財產ニ關シ又ハ或財產上ノ事項ニ關シ口頭契約ヲ爲スコトナキニアラサルモ元來口頭契約ハ支那臺灣ノ慣習上ニ於テハ原則トシテ效力アルモノニアラサルカ故ニ結局唯一種ノ希望若クハ計畫ノ通知タルニ過キヌ法律上ノ効力アルコトナシ

(二) 婚姻中ニ於ケル共同生活ノ費用ハ既ニ述ヘタルカ如ク當然夫ノ負擔ニ歸スルヲ一般ノ慣習トス但夫婦ハ互ニ相扶助スルノ義務アルヲ以テ若夫ニ財產ナク却テ妻ニ多少ノ私有財產アルカ如キ場合ニハ妻ハ一家ノ爲ニ其私有財產ヲ費消スルノ義務アルヤ勿論ナリ

(三) 妻ノ財產上ノ能力ニ關シテハ既ニ述ヘタルカ如ク妻ハ全然夫ニ服従スヘキモノニシテ從テ外部ニ對シ行爲スルノ能力ナキヲ原則トスルト雖モ財產上全然無能力ナルニアラス制限セラレタル範圍内ニ於テハ獨立シテ財產ヲ取得所有シ且之ヲ處分スルノ能力ヲ有シ又負債ノ能力ヲ有ス

(イ) 財產ノ取得ニ關シテハ既ニ述ヘタルカ如ク夫ノ許可ヲ得且夫ノ代理人トシテ爲ス以上ハ如何ナル行爲ヲモ爲スコトヲ得ルカ故ニ之ニ依リ夫ノ爲ニ財產ヲ取得スルヲ得ルノミナラス又夫ノ許可アルトキハ自己ノ名義ニ於テ自己ノ爲ニ財產ヲ取得スルコトモ之ヲ爲シ得サルニアラス殊ニ親族又ハ他人ノ贈與ニ依リ又ハ自己ノ勤勞ニ因リ財產ヲ取得スルハ常ニ見ル所ニシテ而シテ此等ノ財產ハ妻ノ私有ニ歸スヘキモノトス(能力ノ範圍)

相續ニ付テハ支那法ニ於テハ妻ハ一般ノ婦女ト同シク家産ノ關分ニ與ルヲ得サルヲ原則トシ唯一

家ニ繼嗣ナキ場合ニ限リ妻ハ夫ノ遺產若クハ夫ノ應ニ承繼スヘキ家産ヲ承繼スルノ權能アルモノトス但此場合ニ於テモ妻ハ自由ニ其財產ヲ處分スルノ權能ナク族長ニ憑リテ同宗ヨリ繼嗣ヲ養立シ之ヲ其繼嗣ニ傳フルノ義務アルモノトス且妻カ若改嫁セント欲スルトキハ夫家ノ財產ハ勿論自己ノ私有財產モ亦之ヲ前夫ノ家ニ歸セシムヘキモノトス(戶律戶役立)臺灣ノ慣習ニ於テモ相續ノ場合ハ殆ト律例ノ規定ト同シク熟蕃人ヲ除クノ外妻及一般婦女ハ共ニ家産ノ關分ニ與ルヲ得ス唯夫カ子ナクシテ死亡シタルトキハ妻ハ夫ニ代リテ家産ノ關分ニ與リ過房子又ハ螟蛉子ヲ養フテ之ニ其財產ヲ傳フヘキモノトス又若妻ニシテ改嫁スルトキハ其承繼財產ヲ携帶スルコトヲ得ス尙詳細ノ點ハ相續ノ部ニ至リ説述スヘシ

(ロ) 以上述フルカ如ク妻ハ自己ノ名義ニ於テ財產ヲ取得スルヲ得ルカ故ニ又自己ノ名義ニ於テ財產ヲ私有スルコトヲ得抑支那古來ノ風俗ヨリ云フトキハ妻ハ絕對ニ夫權ニ服従スヘキモノト爲スノ結果私有財產ナキヲ本則ト爲スモノニシテ禮記内則ニ「子婦無私貨無私器不敢私假不敢私與」ト云ヒ又朱子家禮ニ「凡爲子爲婦者毋得畜私財俸祿及田宅所入悉歸之父母舅姑當用則請而用之」云々トアルカ如キハ其觀念ヲ示スモノナリ然レトモ内則及家禮ノ謂フ所ハ主トシテ家庭上ノ訓則ニ屬シ法律上ニ於テハ唐明清律ヲ通シ祖父母母在テ卑幼財ヲ異ニスルハ之ヲ禁スルノ規定アルモ(別籍異財律參照)妻カ私財ヲ所有スルコトハ直接ニ之ヲ禁止スルノ明文ナシ臺灣ノ慣習ニ於テモ亦妻ハ絕對ニ夫權ニ服従スヘキ者ト爲スノ觀念ニ於テハ支那本土ト異ルナキヲ以テ俚諺ニモ「頭毛嘴齒皆是夫之物」ノ語アリ亦妻ニ私財ナキヲ本則ト爲スト雖モ實際ニ於テハ妻ニシテ特有財產ヲ有スルノ實例ニ乏シカラス且舊政府ハ妻ノ私號ヲ以テ所有スル田産ニ對シテハ其私號ヲ以テ丈單ヲ下付シ且



一般モ亦妻カ私財ヲ有スルヲ以テ敢テ違法背徳ノ所爲ト爲スコトナシ  
妻ノ私有財産ハ或ハ婚姻前又ハ婚姻ニ際シ特ニ嫁資トシテ其父兄ヨリ分給ヲ受ケタル財産ナルコトアリ或ハ婚姻ノ前後ニ於テ慣習上種々ノ名義ノ下ニ其親族又ハ知己ヨリ贈與セラレ若クハ自己ノ勤勞ニ依テ取得シタル財産ナルコトアリ通常ハ少許ノ財産タルニ過キスト雖モ時ニ或ハ其私財トシテ田園家宅其他多額ノ財産ヲ所有スルモノアリ而シテ此等ノ財産ノ收益管理處分ニ關シテハ自一定ノ慣習アリ夫妻財產關係上重要ナル事項ニ屬スルヲ以テ次項以下ニ於テ特ニ妻ノ私産ニ付テ説述スル所アルヘシ

(ハ)妻ハ獨立シテ負債ヲ爲スノ能力ナキニアラス然レトモ夫又ハ其他ノ近親等ニシテ其證人ト爲ルニアラサレハ何人モ他人ノ妻ニ金員ヲ貸與スルモノナキカ故ニ妻カ自己ノ名義ヲ以テ私ニ負債ヲ爲スコトハ稀ナリ但妻カ自商業ヲ營ムカ如キ場合ニハ往々私債ヲ爲スコトアリトス  
妻ノ負擔シタル債務ニ付テハ其債務タルヤ夫家ノ爲ニ生シタル債務ナルトキ例ヘハ夫ノ不在中家事ノ費用ノ爲負債ヲ爲スカ如キ場合タラハ其債務ハ當然夫ニ於テ之ヲ辨濟ス可キモノトス然レトモ其債務タルヤ全夫ノ關知セサル所ナルノミナラス純然タル妻ノ私債ナルカ又ハ妻カ自己ノ特有財産ヲ以テ商業ヲ爲シ損失ヲ招キ又ハ其財產ニ付テ或行爲ヲ爲シ生シタル債務ナルトキハ夫ハ當然ニハ其債務ヲ負擔スルコトナシ

### 第二項 粧 奩

臺灣ニ於ケル妻ノ私産ハ粧奩嫁資財産ト其他ノ特有財産トヨリ成ル而シテ此二種ノ財産ハ等シク

妻ノ私産ニ屬スト雖モ臺灣ノ慣習ニ於テハ其管理處分其他ノ點ニ於テ二者ノ間ニ差異アルノミナラス所謂粧奩ハ必シモ妻ノ私産ヲ爲スニ限ラス其財產カ夫ニ歸スル場合モ亦之ナキニアラサルヲ以テ此二者ハ之ヲ區別スルヲ要ス

#### 第一 粧奩ノ意義

粧奩妝奩又ハ奩奩トモ記スハ又嫁裝ト云フ女カ出嫁ニ際シ夫家ニ持參スル財産ヲ總稱ス此内ニハ(一)嫁具即嫁女ノ被服首飾其他日常ノ器具ハ勿論(二)嫁資即金錢田園等ノ財産ヲ包含ス元來粧奩ハ化粧箱ノ義ヲ有シ後漢書ニ帝視太后鏡奩中物今俗以爲嫁女之具トアルカ如ク嫁裝ハ出嫁ノ時ニ攜帶スル衣飾ノ義ニシテ共ニ嫁具ノ義ナルモ後世嫁女カ嫁資トシテ夫家ニ携帶スル金錢田園等モ亦此語ヲ以テ之ヲ表ハスニ至レリ即律例ニ用ヒタル粧奩(立嫡子違)及嫁裝(嘉慶會典事例)ノ語モ亦嫁具ノミナラス嫁資ヲモ包含ス臺灣ニ於テモ亦此用法ニ從フ蓋金錢田園等ノ如キ嫁資モ畢竟嫁女婚姻中ノ特別ノ費用ヲ助クルノ趣旨ヨリ設立シタルモノニシテ普通ノ嫁具ト同視シタルモノナルヘシ  
又臺灣ニハ粧奩及嫁裝ノ外ニ隨奩ノ語アリ此語ハ律例ニナキモ臺灣ニ於テハ稀ニ契字中ニ此語ヲ用フルヲ見ル而シテ其内容ニ徴シテ之ヲ見ルトキハ粧奩ト異ル所ヲ認ムル能ハス(一)或ハ粧奩ハ單ニ嫁具ヲ指シ隨奩ハ嫁具以外ノ嫁資ヲ指スト云ヒ(二)或ハ粧奩ハ嫁女在室中ニ豫設定シタルモノニシテ隨奩ハ其豫設定シタル財産又ハ出嫁ノ際ニ設定シタル財産ニシテ夫家ニ持參スルモノヲ云フト爲スモノアリト雖モ實際ニ於テ決シテ此ノ如キ區別アルモノニアラス又(三)或ハ粧奩ト隨奩トハ其區別ナク一ハ泉州人ノ用アル所他ハ漳州人ノ用アル所ナリト云ヒ或者ハ一ハ雅語ニシテ他ハ俗語ナリト云フモノアリト雖モ漳州人ニシテ粧奩ノ語ヲ用ヒタルモノアリ又隨奩必シモ俗語ナリト



云フコトヲ得ス要スルニ隨查モ亦粧奩ト同義ナリト解スルヲ可トス

第二 粧奩ノ設定

(一) 粧奩ノ物體 通常ノ嫁具即嫁女ノ被服首飾其他日用ノ器具ハ家ノ貧富ニ應シ多少美惡ノ差アルモ嫁娶ニ必要ノ物件ニシテ之ヲ持參スルハ殆ト婚儀ノ一ニ屬スモノト云フコトヲ得ヘシ其他ノ嫁資ハ之ヲ設定スルト否トハ一ニ女家ノ任意ニシテ金錢物産或ハ不動産ノ收益權又ハ業主權等如何ナル財產ヲモ之ニ充ツルヲ得而シテ嫁具以外ニ此等ノ粧奩ヲ設定スルハ富裕ノ者ニ限ルカ故ニ臺灣ニ於テハ其例多カラス

(二) 粧奩設定ノ義務者 女子婚嫁ノ費用ヲ辨スルハ父ノ義務ナリ若父カ未獨立シテ家産ヲ有セサルトキハ祖父祖父ノ死後ニ於テハ父ノ共同家産ヨリ之ヲ支辨スルモノトス但母又ハ祖母カ自己ノ私産ヲ割キ或ハ養女ノ實家カ嫁裝ノ幾分ヲ補助スルコトアリ又女家ノ親戚知友ヨリ助奩又ハ燧粧ト稱シ被服首飾等ヲ以テ嫁女ニ贈與スルコトアリ既ニ述ヘタル如ク普通ノ嫁具ハ必之ヲ備ヘサルヘカラサルモノニシテ中流以下ノ社會ハ多ク聘金ノ全部又ハ一部ヲ以テ之ニ充テ上流社會ハ聘金額以上ノ嫁具ヲ備ヘ且金錢田園等ノ嫁資ヲ設立スルコトアリ

(三) 粧奩設定ノ方法 粧奩ハ女家ニ於テ財產目錄ヲ製シ其物品ト共ニ夫家ニ交付スルヲ法トス但田園厝屋魚塢等ノ如ク不動産ニ係ルトキハ別ニ粧奩字ヲ立テ其業主權ヲ與フルモノナルカ或ハ單ニ收益權ヲ與フルモノナルカヲ明ニスルヲ要ス(參照書第二編第三章第(二)節正式ノ婚儀第四)而シテ業主權ヲ與フル場合ニハ尙其上手契及丈單ヲ交付スヘシ一部本嶋人ノ言フ所ニ依レハ別ニ粧奩字ヲ立テスト雖モ米斗ニ其田園ノ土一塊ト上手契ヲ入レテ男家ニ送ルトキハ業主權ヲ與ヘタルモノトシ又單ニ製ノミヲ入レテ

交付スルトキハ收益權ノミヲ與ヘタルモノト爲セリ又近時家女在室中ニ其名義ヲ以テ不動産ヲ買置シ出嫁ノ際之ヲ給與スルモノアリ此場合ニハ別ニ粧奩字ヲ立テスト雖モ女家ヨリ此賣契字ヲ男家ニ交付スルトキハ全其業主權ヲ與ヘタルモノト爲ス

又粧奩ハ出嫁ノ際ニ設定スルヲ常ト爲セトモ時ニ家産分割ノ時ニ豫抽出シ置クコトアリ然レトモ此財產ハ必シモ悉ク粧奩トシテ夫家ニ携帶スルモノ、ミニアラス之ニ依テ婚嫁ニ要スル諸雜費ヲ辨スルコトアリ又出嫁以前ニ女カ父兄ノ同意ヲ得テ他ノ目的ニ費消スルコトアリ故ニ豫設定シタル粧奩ハ婚姻ノ後ト雖モ夫家ニ對シテ粧奩タル效力ヲ有スルモノニアラス女家カ粧奩トシテ夫家ニ交付シ或ハ其粧奩字若クハ目錄ヲ作テ之ヲ交付シタル後ニ於テ始テ其效力ヲ發生スルモノトス尙此事ニ關シテハ後章財產承繼及家産分割ノ部ヲ參照スルヲ要ス

第三 粧奩ノ效力

(一) 粧奩財產ノ權利主體 粧奩ハ何人ニ歸スルヤニ關シテハ土人間ニ左ノ三說アリ  
(イ) 粧奩ハ夫ニ歸屬スト爲スモノ 通常ノ嫁具ハ勿論金錢及不動産ノ如キ嫁資モ悉ク夫家ノ所有ニ歸シ妻及其生家ハ之ニ何等ノ權利ヲ有セス蓋(一)子婦無私貨無私畜ト云フハ古來ノ禮則ニシテ妻ノ私産ヲ認ムルカ如キハ全此禮意ニ違犯スルモノタレハナリ(二)夫家ハ前ニ女家ニ納ル、ニ多少ノ聘金ヲ以テス粧奩ハ畢竟之カ代償物タル性質ヲ有ス從テ妻ノ離婚改嫁スル場合ニハ之ヲ抑留スルト還付スルトハ一ニ夫家ノ權内ニ在リ故ニ立嫡子違法律ノ附例ニハ婦人夫亡中略其改嫁者夫家財產及原有粧奩並聽前夫之家爲主ト規定シ夫家ノ財產ノミナラス妻ノ粧奩モ亦夫家ノ意思ニ依テ之ヲ抑留シ或ハ還付スルコトヲ得若粧奩カ夫ニ歸屬セサルモノトセハ夫家ニ粧奩ヲ抑留スルノ權ナ



キ理ナリ依是觀之ハ粧奩ハ妻又ハ其生家ニ屬セスシテ夫ニ歸屬スルハ明ナリ  
 然レトモ右ノ論斷ハ正確ナリト云フコトヲ得ス(一)子婦無私貨無私畜ト云フハ古來ノ禮則タルコト  
 論ナキモ今日ノ慣行ニ合致セス臺灣ニ於テ妻妾カ自己ノ名義ヲ以テ田園ヲ所有スルハ往々有ル所  
 ニシテ官ニ於テモ之ニ丈單ヲ下付シタルノ例アリ(二)又離婚ノ場合ニ其曲夫家ニ在ラサルトキハ夫  
 家ハ其聘財ヲ追取スルコトヲ得ヘシト雖モ曲夫家ニ在ルトキハ最早其權ヲ有セス故ニ離婚ノ原因  
 カ夫家ニ在ルトキ又ハ其原因カ妻ノ非行ニ在ルモ女家ヨリ聘財ノ全部又ハ一部ヲ返還シテ妻ヲ贖  
 身シタルトキハ夫家ニ於テ其粧奩ヲ抑留スルノ權ナシ夫家カ粧奩ヲ抑留スルハ其曲妻ニ存シ且女  
 家カ其妻ヲ贖回セサル場合ニノミ生スルモノニシテ粧奩ハ當然夫家ニ歸屬シタルモノト見ルコト  
 ヲ得ス其夫ノ死後ニ妻カ改嫁スル場合ニ夫家カ粧奩ヲ抑留スルコトヲ得ヘキハ婦女ノ守貞ヲ獎勵  
 シ其夫家ノ意思ニ反シテ再婚スルヲ抑止スルノ意思ヨリ出テタルモノナリ故ニ夫妻相和セス離婚  
 スル場合ニハ夫家ハ現在ノ粧奩ヲ返還セサルヘカラス出妻律ノ附例(前條會)ニハ凡有夫與妻不和離婚  
 者其女現在之衣飾嫁裝憑中給還女家ト規定セリ臺灣ニ於テモ其聘財ヲ云爲スル者ハ中流以下ノ社  
 會ニ係リ而シテ粧奩ノ額ハ概聘金ヨリ少額ナルヲ以テ離婚ノ際ニ之ヲ抑留スル者多ク恰モ粧奩ハ  
 夫家ニ歸屬シタルカ如キ觀ヲ呈スト雖モ其女家ヨリ贖身セル場合ニハ之ヲ還付スルヲ常トス又上  
 流社會ニ於テハ聘金ヲ云爲スルヲ恥ツルノミナラス其粧奩ノ額ハ遙ニ聘金額以上ニ在ルコトアリ  
 且上流社會ハ離婚改嫁ノ際ニハ妻ノ現有スル粧奩ヲ返還シ家ニ留ムルヲ恥ツルヲ以テ此問題ヲ生  
 スルコトナシトス依是觀之臺灣ニ於テハ粧奩ヲ抑留スルハ唯聘金ヲ回收スルノ方法ニ過キス之ヲ  
 以テ粧奩カ夫ニ歸屬シタルノ證ト爲スヘカラス(三)況ヤ又粧奩ニ屬スル財產ハ下ニ説クカ如ク通常

妻ニ於テ自之ヲ管理及用益シ且其任意ニ子女又ハ子婦ノ一人ニ贈與スルコトヲ得ヘク其死後ニ於  
 テ其妻所生ノ子ニ分割スルノ例ナルヲヤ若粧奩カ夫ニ歸屬スルモノナラハ妻ニ此權ナク且其死後  
 ニ於テ家産ト同シク嫡庶子ノ間ニ均分スヘキノ理ナリ

(ロ)普通ノ嫁具ハ夫ニ歸屬シ嫁資ハ之ヲ設定シタル契字ノ内容ニ依リ或ハ夫ニ屬シ或ハ妻ニ屬ス  
 ト爲スモノ 此説ハ前説ニ比シ稍妥當ナルモ(一)普通ノ嫁具ヲ以テ夫ニ歸屬スト爲スハ當ラス妻ハ  
 嫁具ヲ管理使用シ又任意ニ子女ニ贈與スルコトヲ得ヘク夫ハ如何ナル場合ニモ妻ノ承諾ヲ經スシ  
 テ安ニ之ヲ處分スルコトヲ得ス又既ニ述ヘタル如ク離婚ノ際ニ聘財ヲ返還シタルトキハ之ヲ持去  
 ルコトヲ得(二)特ニ夫家ニ贈與シタル粧奩ハ未其例ヲ見ス畢竟想像ニ過キス從來臺灣ニ行ハレタル  
 粧奩ヲ見ルニ其契字ニハ嫁女ニ付與スル旨ヲ記載シ未夫家ニ付與スル旨ヲ記シタルモノナシ唯稀  
 ニ其契字中ニ「永遠歸某女及女婿掌管」ト記シタルモノアルモ是唯嫁女ノ自由ニ處分スルヲ許サス之  
 ヲ處分スルニハ塔トノ協議ニ依ルヘキヲ示シタルニ止マリ塔ニモ其一份ノ權利ヲ付與シタルモノ  
 ト見ルヘカラス

(ハ)粧奩ハ妻ニ歸屬スルト爲スモノ 粧奩ト云ヒ嫁裝ト云ヒ其字義ヨリ考フルモ其設定ノ目的ヨ  
 リ見ルモ妻カ婚姻中ニ於テ使用收益スル爲ニ設定シタル財產タルハ明白ニシテ其所有權ノ妻ニ屬  
 スヘキハ殆ト疑ヲ容レサル所ナリ故ニ既ニ述ヘタルカ如ク粧奩字ニハ嫁女ニ付與スル旨ヲ記載シ  
 タルモノアルモ未夫ニ付與スル旨ヲ記シタルモノナシ唯支那及臺灣ニ於テハ夫權強大ナルヲ以テ  
 夫カ妻ニ屬スル財產ヲ使用シ處分スルモ妻ハ夫ニ服従スルヲ以テ美德トスルヲ以テ敢テ之ヲ爭ハ  
 サルノミ又妻ハ(一)重要ナル動産又ハ不動産ヲ處分スルニハ之ヲ專行セス(二)夫ノ聽許ヲ受ケ(三)



或場合ニハ其管理用益權ヲ夫ニ委シ(三)或ハ其財產ヲ以テ夫ノ負債ニ充當スルコトアルノミ從テ夫カ妻ノ同意ヲ得スシテ粧奩ニ屬スル財產ヲ利用シ或ハ之ヲ處分スル如キハ夫權ノ濫用タルヲ免レ

上記三說中最後ノ說ハ律例ノ規定ニ照シ又臺灣ニ行ハル、實際ノ慣習ニ見テ最妥當ナル見解ナリトス故ニ此見解ヲ取リ以下粧奩ノ管理處分及妻ノ離婚死亡後ニ於ケル歸屬ヲ説述スヘシ

(二) 粧奩ノ管理及處分

(イ) 管理及用益 粧奩ニ屬スル財產ヲ管理シ用益スルハ妻ノ自由ニ屬ス夫其他ノ者ハ之ニ對シテ容喙スルノ權ナシ然レトモ妻ハ情誼上或ハ必要上夫ニ對シ管理用益權ノ全部又ハ一部ヲ讓ルコトハ敢テ之ヲ妨ケサルノミナラス其財產ヨリ生スル收益ハ共同生活ノ費用ニ供スルヲ以テ其美德トス但粧奩カ或財產ノ收益權ヲ以テ設定セラレタルトキハ女家ニ於テ之ヲ管理シ妻ハ唯其收益ヲ取得スル權ヲ有スルハ勿論ナリトス

(ロ) 處分 妻ハ粧奩ニ屬スル財產ヲ處分スルノ權ヲ有ス但(一)重要ナル動產又ハ不動產ヲ處分スルニハ夫ノ同意ヲ受クルヲ要ス是夫權ヲ尊重スルノ結果ヨリ來リ若妻ニシテ夫ノ意思ニ反シテ妄ニ之ヲ處分スルトキハ夫妻間ノ感情ヲ害シ爲ニ婚姻ノ基礎ヲ危スルノ恐アルニ因ル從テ妻カ粧奩ニ屬スル財產ヲ處分スルニハ夫カ知見人タルカ或ハ夫妻其契字ニ連署スルヲ通則トス(二)然レトモ之ヲ其子女ニ贈與シ或ハ夫ノ債務ニ充當スルハ敢テ妨ナキ所ナルモ一應ハ之ヲ妻ノ生家ニ協議シ其承諾ヲ受クルヲ要ス然レトモ是ハ從來ノ慣習ニ基ク德義上ノ義務ニシテ女家ハ積極的ニ之ニ反對スルノ權能ナキノミナラス又如何ナル場合ニ在テモ其財產ノ取戻ヲ請求スルコトヲ得ス現ニ臺灣

關帝廟街李襟三ノ妻林氏ノ所有スル粧奩(田地)ニ對シ其實家ノ相續人ヨリ取戻ノ請求ヲ爲シタルモ之ヲ返還セス遂ニ訴訟ヲ起シタルモ舊慣上返還スヘキ性質ノモノニアラスト云フ理由ヲ以テ原告ノ敗訴ニ歸セリ又阿娘廳下歸來庄林放ノ母許氏ノ所有スル嫁資財產(田地)ニ對シテモ其實家ノ相續人ヨリ同様ノ請求ヲ爲シタルモ是亦同様ノ結果ニ歸セリ此等ノ實例ニ徴スルモ嫁資財產ニ對シテハ妻ノ實家ハ法律上何等ノ權利ナキコトヲ知ルニ足ルヘシ

第四 妻ノ離婚又ハ死亡後ニ於ケル粧奩ノ歸屬

(一) 離婚ノ場合 夫妻離婚ノ場合ニハ夫家ハ妻ノ現在ノ粧奩ヲ女家ニ返還セサルヘカラス嘉慶會典事例出妻律ノ附例ニハ凡有夫與妻不和離異者其女現在之衣飾嫁裝憑中給還女家ト規定ス是主トシテ夫妻不和ニシテ協議上ノ離婚ヲ爲シタル場合ニ關スル規定ナレトモ亦以テ強制離婚ノ場合ニモ適用スヘシ唯離婚ノ原因カ妻及其生家ノ過失非行ニ在ルトキハ夫家ハ聘財ヲ追取スルノ權アルカ故ニ女家カ之ヲ返還セサル間ハ夫家ニ於テ妻ノ粧奩ヲ抑留スルコトヲ得ヘキノミ臺灣ニ於テハ上流社會ニ在テハ聘財ヲ云爲シ又離婚シタル妻ノ財產ヲ抑留スルヲ恥ツルヲ以テ一切之ヲ返還シ爲ニ粧奩ノ還付ニ付テ問題ノ生スルコトナシ唯時ニ貪慾ニシテ粧奩ヲ抑留スルモノナキニアラサルモ苟モ妻ニ過失非行ナキトキハ女家ハ聘財ヲ返還シ粧奩ヲ取戻スヲ常トス俚諺ニ「不受夫了空々、不受妻了」一船頭ノ語アリ是離婚カ妻ノ行爲又ハ意思ニ原因スル場合ニハ夫家ハ聘財ヲ取返スカ爲ニ其粧奩ヲ抑留スルコトヲ得ヘキモ若夫ノ意思ニ基キ妻ニ何等ノ過失ナキトキハ夫ハ其粧奩(一)船頭云フ其財產ノ多キ云フナリ)ヲ返還スヘシト言フモノニシテ亦以テ其一斑ヲ推知スルコトヲ得ヘシ然レトモ中流以下ノ社會ニ於テハ聘金ニ重ヲ置クカ故ニ女家カ妻ヲ贖身スルニアラサレハ之ヲ返還セサルモノ多



ク或ハ返還セシテ贖身銀ヲ少額ニシ或ハ女家ニ贖身ヲ迫リ女家力之ニ應セサルトキハ他ニ嫁賣シ聘金ノ回收ヲ謀ルコトアリ

(二) 改嫁ノ場合

(イ) 夫ノ死後ニ於ケル改嫁ノ場合 此場合ニハ粧奩ヲ妻ニ還付スルト否トハ夫家ノ任意ニ在リ立嫡子違法律ノ附例ニ曰ク婦人夫亡中略其改嫁者夫家財產及原有粧奩並聽前夫之家爲主ト規定ス是既ニ違ヘタルカ如ク寡婦ノ守貞ヲ獎勵シ再婚ヲ抑止スルノ趣旨ヨリ出テタル規定ナリ故ニ夫家カ已ムヲ得サル事情ニ因リ寡婦ヲ改嫁セシムル場合ニハ其粧奩ヲ付與スルノミナラス尙幾分ノ財產ヲ付與シテ其奩具ヲ加設スルコトモ之アルヘク畢竟夫家ト寡婦トノ情誼如何ニ關スル問題タリトス臺灣ニテハ寡婦ノ改嫁スルカ如キハ下流社會ニ屬シ殆ト粧奩トシテ言フヘキ財產アルコトナク且再嫁ノ聘金ハ通常初婚ノ聘金ヨリ少額ニシテ夫家ハ寡婦再嫁ノ聘金ヲ收ムルモ以テ前ニ女家ニ送リタル聘金ヲ回收スルコトヲ得ス從テ女家又ハ後夫ヨリ粧奩ノ返還ヲ求ムルカ如キ問題ヲ生スルコト少シ又寡婦ト夫家トノ間ニ存スル情誼厚キトキハ現在ノ粧奩ヲ婦ニ付與スルノ外ニ尙幾分ノ財產ヲ與フル場合ナキニアラス本款末段ニ説述スル招出婚ニ於テ特ニ然リトス

(ロ) 夫ノ生前ニ於ケル改嫁 夫ノ生前ニ於ケル妻ノ改嫁ハ賣休又ハ買休ト稱シ律ニ於テハ之ヲ禁ス然レトモ(一)妻ニ非行アリタルカ爲ニ夫ニ其嫁賣ヲ許ス場合アリ此場合ハ妻及其生家ノ恥辱甚シク殆ト粧奩ヲ云爲スルコトナシ(二)貧窮ニシテ養贖スル能ハサルトキハ妻ノ同意ヲ以テ之ヲ嫁賣スルコトアリ此場合ニハ粧奩トシテ財產ノ遺存スルモノ無シ(三)臺灣ニ於テモ右ノ場合ノ外尙妻ヲ嫁賣スルコトアリ然レトモ是皆下流社會ノ風習ニ屬シ殆ト粧奩ナルモノ存セサルノミナラス假令之

アルトキト雖モ聘金ト相殺スヘキモノト爲ス

(三) 妻ノ死亡ノ場合 妻死スルトキハ其粧奩ハ(一)妻カ遺言ヲ以テ其歸屬ヲ定メタルトキハ之ニ從テ例ヘハ妻カ粧奩ノ全部ヲ實子又ハ其女ノ一人ニ給與シ或ハ實子ノ或者ニ多額ヲ與ヘ或者ニ少額ヲ與ヘ或ハ實子以外ノ嫡子庶子ニ其幾分ヲ付與スル如キハ皆妻ノ任意ニシテ夫ト雖モ之ニ對シテ異議ヲ唱フルコト能ハス(二)然レトモ若妻カ遺言ヲ以テ其歸屬ヲ定メサリシ場合ニハ(イ)或ハ夫ニ歸シ夫ナキトキニ實子ニ歸スト云フモノト(ロ)或ハ直ニ實子ニ歸シ實子ナキトキニ夫ニ歸スト云フモノトアリ又夫ニ歸スト云フ者ニモ夫ノ死後ハ普通家産ノ如ク嫡庶子ニ均分スト云フモノト妻ノ實子ニ傳フヘシト云フモノトノ二説アリ

北部ニ於テハ後説ヲ取ル者多ク中部ニ於テハ前説ヲ取り南部ニ於テハ所説一定セス然レトモ粧奩ハ妻ノ私有財產ニシテ妻ハ生前ニ於テ遺言又ハ其他ノ方法ニ因リ任意ニ之ヲ處分スルコトヲ得ヘク唯其處分ノミニ關シ夫ノ同意ヲ要スルニ過キス果シテ然ラハ其死後ニ於テモ其意思ヲ忖度シ之ヲ實子ニ傳フルハ至當ト云ハサルヘカラス況ヤ其夫ニ歸スト爲ス者ノ中ニモ其死後ハ之ヲ實子ニ傳フヘシト論シ又夫カ既ニ死シテ在ラサルトキハ之ヲ實子ニ與ヘテ他ノ嫡庶子間ニ均分セスト言フヲヤ且妻カ夫ニ先テ死シタルトキハ夫ニ歸スルカ爲ニ後日妻ノ實子以外ノ嫡庶子ニモ之ヲ分得スルノ權ヲ生シ之ニ反シテ妻カ夫ニ後レテ死スルトキハ直ニ實子ニ歸シ其以外ノ嫡庶子ニ之ヲ分得スル權ヲ生セスト爲シ夫妻死亡ノ前後ニ因テ其子ノ粧奩ニ對スル權利ニ差別ヲ設クルカ如キハ妥當ノ説ト云フヘカラス故ニ妻ノ實子ニ歸シ夫ニ於テ之ヲ管理スト見ルヲ可トス臺南市曾景星ノ母林馨ハ臺北廳枋橋ノ富豪林本源ノ女ニシテ其出嫁ノ際粧奩トシテ百二十石ノ租石アル水田ヲ持



參シ其夫ノ生存中ハ收益ヲ以テ共同生活ノ費ニ供シ其夫カ死亡スルヤ其子ト協議シテ自己ノ生存中ハ其租穀ヲ養老資金ニ充テ死亡後ハ其子ニ對シ平均ニ分配スヘキヲ約シタリ而シテ曾景星ハ末子ニシテ外ニ姉兄二人アリ母林馨ハ特ニ末子景星ヲ愛シ景星ト同居シテ養老資金ノ名ノ下ニ於テ現今尙其收益ノ全部ヲ景星ニ與フルモ何人モ之ニ故障ヲ爲スコトヲ得ス其他一般ノ例ニ徵スルモ妻ノ私財ハ妻ノ意思ヲ以テ自由ニ分配スルコトヲ認ム然ルニ其實際ニ於テハ普通ノ家産ト同一ニ分配スルヲ多トス殊ニ中部臺灣ニ於テハ妻ノ私財ト雖モ其實子ニ分配スル場合ハ普通ノ家産ト同ク均分法ニ依ルヘキヲ本則ト爲ス

### 第三項 特有財産

#### 第一 特有財産ノ取得

既ニ述ヘタル如ク古來ノ禮則ニ於テ妻ノ私産ヲ認メス又律例ニ於テ之ニ關シテ何等ノ規定ナシト雖モ臺灣ニ於テハ妻ノ私産ヲ認メ其名義ヲ以テ田園ノ丈單ヲ下付シタルノ例アリ又妻カ其名義ヲ以テ金錢ヲ他ニ貸シ或ハ合股ノ股分ヲ有スルモノアリ從テ臺灣ニ於テハ妻ハ粧奩ノ外ニ特有財産ヲ所有スルノ能力アルモノトス(能力ノ範圍)  
臺灣ニ於テ妻カ私産ヲ有スル原因ヲ列舉スレハ  
(一)妻カ自己ノ名義ヲ以テ財産ヲ取得スル場合 妻カ其勤勞ニ依テ得タルモノ或ハ受贈ニ依テ得タルモノ及其私財ヲ以テ買得シタル田園等ノ如シ  
(イ)妻カ自己ノ勤勞ニ依テ私錢ヲ得ルハ下流社會ニ於テ多ク見ル所ナリ例ヘハ他人ノ爲ニ裁縫洗

衣等ヲ爲シ或ハ機械ニ從ヒ或ハ内職トシテ鷄鴨羊豚等ノ家畜ヲ養ヒ或ハ他人ニ雇レテ採茶種茶製帽製煙等ノ業ニ從ヒ其賃銀ヲ得ルカ如シ粵族部落ニ於テハ婦女皆纏足セス男子ニ伍シテ苦力ト爲リ勞働スル者多シ此等ノ私錢ハ夫妻共同ノ生活費用ニ充ツ者アレトモ又中ニハ私財トシテ被服首飾等ヲ購求スルノ資ニ供シ或ハ之ヲ蓄積スル者少カラズ  
(ロ)妻カ夫又ハ其親族ヨリ財産ノ贈與ヲ受クルハ中流以上ノ家ニ於テ常ニ有ル所ナリ例ヘハ(一)歷茶銀ト稱シ廟見ノ日ニ夫ノ親戚朋友ヨリ新娘ニ贈與スル銀貨(二)夫又ハ生家ヨリ定期ニ小使トシテ妻ニ一定ノ金額ヲ支給スルモノ(三)夫又ハ其尊屬ヨリ妻ニ被服首飾等ヲ買與スルモノ(四)夫ノ母カ其妻ヲ愛シテ特ニ其私産ヲ分與スルモノ等之ニ屬ス  
(ハ)妻ノ名義ヲ以テ田園家屋等ノ不動産ヲ買得シ或ハ合股ノ股分ヲ取得スルハ富家ニ於テ屢有ル所ナリ(二)通常妻ハ其勤儉蓄積シタル私錢ヲ以テ不動産ヲ買得スルニハ夫又ハ子ノ名義ヲ以テスルヲ多シトスルモ自己ノ名義ヲ以テスルモノモ亦往々ニシテ之アリ其夫又ハ子ノ名義ヲ以テスルモノモ内實ニ於テハ妻ノ私産タルヲ失ハスト雖モ表面ヨリ見レハ夫又ハ子ニ贈與シタルモノト見ルヘク夫又ハ子カ之ヲ處分シタル場合ニハ其無効ヲ主張スルコトヲ得ス(二)其反對ニ夫カ自己ノ財産ヲ以テ不動産ヲ買得シ妻妾ノ名義トスルモノアリ例ヘハ夫カ未父祖ノ財産ヲ分得セサル以前ニ自己ノ名義ヲ以テ私産ヲ有スルトキハ他日關分ノ際ニ家産ノ内ニ混入セラルハノ虞アルヲ以テ怡モ妻ノ私財ヲ以テ買得シタルカ如ク裝フコトアルカ如シ但此事例ハ稀ニ發生スル所ナリ通常ノ關分ハ父祖ノ名義ヲ有スル財産ニ付テ之ヲ行ヒ各房ノ私産ヲ混同スルコトナキヲ以テ上記ノ如キ處ナキニ因ル又夫カ後妻或ハ妾ノ愛ニ溺レ他日家産分割ニ際シ後妻又ハ妾ノ子ニ多額ノ財産ヲ與ヘン



ト欲スルトキニ其名義ヲ以テ不動産ヲ買置スルコトアリ但此事例モ亦稀ニ發生スル所ナリ蓋此ノ如キ行爲ハ唯ニ家族ノ平和ヲ害スルノミナラス且一般士民ノ嫌忌スル所ナルヲ以テナリ此等ノ財產ハ内實ニ於テ夫ノ財產ニ屬シ妻妾ノ私産ニアラス然レトモ表面ヨリ見レハ妻妾ノ私産タルカ故ニ其名義ヲ用フルニアラサレハ之ヲ處分スルコト能ハサルハ勿論夫ノ債權者ヨリ之ヲ訴追スルノ權利ナク且妻妾ノ死後ニ於テハ其實子ニ歸屬ス

(二) 粧奩及所有財產ノ事實 既ニ述ヘタルカ如ク富家ニ於テハ粧奩トシテ田園ノ業主權又ハ收益權ヲ有スルアリ或ハ又其私財ヲ他ニ貸付ケ或ハ合股ノ商業ニ投資シ其利益ヲ收ムル者アリ或ハ私産トシテ田園家屋等ヲ有シ其租穀稅銀ヲ收ムル者アリ此等ノ收入モ亦一切妻ノ所得ニ歸ス

第二 特有財產ノ效力

(一) 特有財產ノ權利主體 粧奩ニ關シテハ既ニ述ヘタルカ如ク或ハ夫ニ歸屬スト云ヒ或ハ妻ニ歸屬スト云ヒ或ハ夫婦ニ分割シテ屬スト云ヒ所說一定セサルモ妻ノ特有財產ニ關シテハ皆妻ニ歸屬スト云フニ一致ス但夫權ヲ重スルノ度ト聘財トノ關係ヨリ妻ノ離婚後ニ於ケル歸屬ニ關シテハ所說一致セス

(二) 特有財產ノ管理及處分

(イ) 管理 嫁裝以外ノ妻ノ特有財產ハ一方ニ於テ妻ノ生家トノ關係ナク他方ニ於テハ婚姻後夫家ニ於テ取得シタルモノナルヲ以テ夫權ノ及フコト嫁裝ニ比シテ稍大ナルモノアリ然レトモ之ヲ管理及用益スルカ如キハ全妻ノ權内ニ在ルモ唯妻ハ夫ニ聽從スルヲ以テ美德ト爲スカ故ニ事實上夫ノ意思ニ從ヒ且其收益ヲ夫ニ提供シテ共同ノ費用ニ充テ或ハ其管理權用益權ノ全部又ハ一部ヲ夫

ニ讓ルコトアルノミ然レトモ夫ニシテ懈怠又ハ惡意ヲ以テ私産ヲ危クスルノ實アルトキハ妻ハ何時ニテモ其管理權ヲ自己ニ取戻スコトヲ得ヘシ

(ロ) 處分 妻カ其私産ヲ處分スルニハ生家ニ協議スルヲ要セス然レトモ不動産又ハ重要ナル動産ヲ處分スルニハ必夫ノ同意ヲ經サルヘカラス即自己ノ私號ヲ以テ處有スル田産ノ如キハ之ヲ典賣スルニハ必夫ヲ以テ知見人ト爲サ、ルヘカラス是夫カ知見人タルニアラサレハ後日ノ故障ヲ恐レテ敢テ之ヲ購求スル者ナケレハナリ但妻カ之ヲ其子孫又ハ子孫婦ニ贈與スルニハ夫ノ同意ヲ要セス

(三) 特有財產ノ債務負擔 妻ハ任意ニ自己ニ屬スル私産ヲ夫ニ讓與スルモ或ハ其財產ヲ以テ夫ノ負債ニ充當スルモ固ヨリ妻ノ權内ニ屬ス然レトモ妻ノ私産ハ當然夫ノ債務ヲ負擔スヘキヤ換言スレハ夫ノ債主ハ妻ノ私産ニ對シ訴追スルコトヲ得ヘキヤ又夫カ家産ヲ籍沒セラル、場合ニハ妻ノ私産モ亦其内ニ包含セラルヘキヤ否ヤニ付テハ二說アリ(一)粧奩以外ニ妻ノ特有財產ヲ認ムルハ畢竟内面的ノ關係ニシテ表面ヨリ見レハ等シク夫ノ財產ニ屬シ妻ニハ私産ナキヲ原則トス故ニ夫ハ妻ノ私債ノ辨濟ヲ拒絶スルコトヲ得ヘキモ妻ハ其私産ヲ以テ夫ノ債務ヲ辨濟スルヲ拒絶スルコトヲ得スト是讀書人間ニ行ハル、多數ノ說ナリ(二)妻カ其名義ヲ以テ有スル財產ハ粧奩タルト其以外ノ特有財產タルトニ論ナク妻ニ專屬スルモノナルカ故ニ夫權ニ依テ之ヲ侵害スヘカラサルハ勿論夫ノ單獨ニ爲シタル負債ニ對シテ法律上辨濟ノ義務ナク從テ債權者ニ於テモ之ヲ訴追スルコトヲ得スト是讀書人以外一般ニ行ハル、所ノ說ナリ以上兩說ハ果シテ何レヲ正ト爲スヘキヤ從來家産ノ籍沒或ハ倒産ノ場合ニ妻ノ私産ニ及ヒタルヤ否ヤハ實例ノ徵スヘキモノナキヲ以テ慣例ノ如何



ヲ知ルコト能ハスト雖モ一般ニ於テ既ニ妻ノ私産ヲ認メ官亦其名義ヲ以テ丈單ヲ下付シタルヨリ見レハ法律上妻ニ私産ヲ有スルノ能力ナシト言フヘカラス既ニ私産ヲ有スルノ能力アリトセハ其私有スル財産ハ亦夫ノ財産ト別箇ノ財産ニ屬シ表面ヨリ見ルモ之ヲ夫ノ財産ト同視スヘカラス果シテ然ラハ妻ハ夫ノ單獨ニ爲シタル債務ニ對シテハ自己ノ私産ヲ以テ之ヲ辨濟スル義務ナキハ勿論家産籍沒ノ場合ニモ其私産ニ累ヲ及スコトナシト見ルヲ至當トスルカ如シ

第三 妻ノ離婚又ハ死亡後ニ於ケル特有財産ノ歸屬  
妻ノ特有財産ハ妻ニ歸屬スト云フヲ以テ一般ノ觀念トス從テ妻ノ離婚又ハ死亡後ニ於ケル歸屬ニ關シテモ亦既查財産ノ歸屬ト異ル所ナク臺灣ニ於ケル實際ノ慣習亦然リトス唯離婚後ニ於テハ離婚ノ原因如何ニ拘ラス妻ニ歸屬スト爲ス說ト歸屬セシムルト否トハ夫ノ意思ニ在リト爲ス說アレトモ既ニ法律上ニ於テ妻ノ私産ヲ認ムル以上ハ夫家ハ故ナク之ヲ奪取スル權利ナシトスルヲ至當トスヘク唯離婚ノ原因カ妻又ハ其生家ニ存スル場合ニノミ夫家ハ聘金ノ抵償トシテ之ヲ抑留スルコトヲ得ヘキノミ

### 第四款 離婚

#### 第一項 總說

支那法ニ於ケル婚姻取消ノ原因ハ他ノ國法ニ於ケルト同シク分テ三ト爲スコトヲ得婚姻ノ取消離婚及配偶者ノ死亡是ナリ然レトモ支那法ニ於テハ死亡ハ離婚ト異リ絶對的ニ婚姻ヲ解消セシムルコトナク配偶者死亡スルモ尙或範圍内ニ於テハ婚姻ノ效力ヲ持續ス即配偶者死亡スルトキハ既ニ

述ヘタルカ如ク一定ノ制限ノ下ニ再娶再婚ヲ許スノ點ニ於テハ前婚ハ全然解消スルモノナリト雖モ婚姻ヨリ生シタル一方ノ配偶者ト他ノ配偶者ノ宗族及外姻トノ親族關係ノ如キハ一方ノ配偶者ノ死亡ノ爲ニ消滅スルコトナク依然トシテ存續ス殊ニ夫カ妻ニ先チ死亡シタル場合ニハ婚姻ノ效力ハ夫婦ノ關係ヲ除クノ外夫ノ生前ニ於ケルト殆ト異ル所ナク存續シ此效力ハ其妻カ改嫁若クハ歸宗スルニ因リ始テ斷絶ス要之支那法ニ於ケル絶對的ノ婚姻解消ノ原因ハ婚姻ノ取消及離婚ニ限リ死亡ハ絶對的ノ解消原因ニアラス而シテ婚姻ノ取消ハ既ニ第一款ニ於テ說述シタル所ナルヲ以テ之ヲ略シ以下離婚ニ付テ說述スヘシ

支那ニ於テハ婚姻ヲ以テ人事ノ大禮トシ之ヲ重スルト同時ニ離婚ハ之ヲ以テ人事ノ大變トシ法律ニ於テモ容易ニ之ヲ許サルノ主義ヲ取り離婚ノ原因ナクシテ擅ニ妻ヲ出スモノヲ罰スルノ規定ヲ設ク大清律例ニハ凡妻出於七無應出之及於夫義絶之狀而擅出之者杖八十（出妻律）ト規定シ唐律明律ニモ亦同一ノ規定アリ

然レトモ婚姻ハ元來人爲ノ結合ニシテ自然ノ結合ニアラサルカ故ニ時ニ亦離別ノ已ム能ハサルモノアリ錢大昕ノ昏義ニモ論シテ曰ク夫父子兄弟以天合者也夫婦以人合者也以天合者無所逃於天地之間而以人合者可制以去就之義ト故ニ伏羲ノ始テ婚姻ノ制ヲ立ツルヤ陰陽ノ理ニ基キ恒久不變ヲ以テ婚姻ノ本義ト爲セルニ拘ラス儒教ノ教義ニ於テハ七出ノ原因ヲ認ムルト同時ニ亦三不去ノ例外ヲ以テ之ヲ制限シ終ニ支那ノ古今ヲ通スル離婚法ノ根本タルニ至レリ然レトモ支那法ニ於ケル離婚ハ泰西諸國ニ於ケル離婚トハ頗其性質ヲ異ニス蓋泰西諸國ニ於テハ離婚ヲ以テ不和ノ夫婦ヲ婚姻ノ苦痛ヨリ救出スルノ方法ト爲シ從テ裁判上ノ離婚ナルト協議上ノ離婚ナルトニ論ナク配偶



者雙方ニ對シ同一ノ離婚訴權ヲ享有セシムルト雖モ支那法ノ離婚ハ之ニ反シ恰モ我國古來ノ慣習ニ於ケルト同シク強制離婚ノ權ハ夫ノミ之ヲ有シ妻ハ離婚請求權ヲ有セサルヲ原則ト爲ス故ニ律例ニ於テモ古來離婚ヲ稱シテ出妻ト稱シ夫ノ方面ヨリ立言セリ是畢竟男尊女卑ノ風俗上絕對的夫權ヲ認ムルノ結果ニ外ナラスト雖モ亦支那ニ於ケル婚姻ノ根本觀念タル陰陽說ニ基クモノトス白虎通ニ夫有惡行妻不得去者地無去天之義也云々トアルハ即此觀念ヲ示スモノナリ

然レトモ支那民族ハ古來嚴格ナル婚姻制度ノ下ニ養成セラレタルカ故ニ因習性ヲ成シ上下一般ヲ通シ婚姻ヲ重シ離婚ヲ忌ムノ念頗強キモノアルヲ認ム現ニ代書ヲ營業トスル下流社會ノ者ニ在テモ離婚字ヲ書クヲ以テ無上ノ耻辱トシ若止ムヲ得サル場合ニハ舍外ニ出テ、之ヲ書キ其使用シタル筆硯ノ類ハ悉ク之ヲ廢棄スルヲ例ト爲スニ徵スルモ其一班ヲ窺フニ足ルヘシ故ニ中流以上ニ在テハ離婚ヲ爲スコトハ極テ稀有ニシテ若偶妻カ姦通罪ヲ犯シ又ハ不孝悖禮ノ行爲アルニ因リ離婚ヲ爲ス場合ニモ敢テ契字ヲ立テス又聘財ヲ追還セス單ニ婚書ヲ還付シ婚姻解除ノ意思ヲ示スニ過キス下流社會ニ於テモ多少廉耻ヲ重スル者ニ在テハ離婚字ヲ作ルコトヲ憚リ特ニ贖回字ヲ作ルヲ例トス贖回字トハ其文字ノ示スカ如ク買戻ノ義ニシテ即妻ノ實家ヨリ聘金ヲ返還シテ家女ヲ引取ルノ意ニ外ナラス蓋贖回字ハ婦女ヲ一種ノ財物ニ擬シ賣買婚ノ本質ヲ示スモノニシテ實ハ離婚字ヨリモ尙之ヲ忌ムヘキニ似タリ然モ離婚字ヲ作ラスシテ贖回字ヲ作ルモノハ如何ニ離婚ヲ忌ムカヲ知ルト共ニ本嶋人カ婚姻ニ關シテ有スル觀念ノ一端ヲ窺フニ足ルヘシ

又之ヲ事實ニ徵スルモ臺灣ニ於テハ離婚ノ件數ノ僅少ナルコト我内地ト同日ノ論ニアラス而シテ此事實ハ素ヨリ既ニ述ヘタルカ如ク支那民族カ古來ノ習俗上離婚ヲ忌ムニ原因スルコト勿論ナレ

トモ而モ之ヲ以テ此原因ノミニ歸スルハ決シテ正當ニアラス彼ノ男尊女卑ノ風俗ハ妻ニ何等ノ權利ヲ認メス妻ハ全其夫ノ奴隸タルノ實アルコト、善妻ノ風盛ニシテ夫ハ妻ノ外ニ其好ム所ノ婦女ヲ容ル、ノ自由アルコト及新ニ妻ヲ娶ルニハ多額ノ聘金ヲ要スルカ如キモ亦明ニ離婚ノ數ヲ減スルノ一素因ヲ爲スモノトス然ルニ明治二十八年我領臺以後ハ其以前ニ比シ年一年ニ離婚ノ數ヲ増加スルノ傾向アリ今其原因ヲ查スルニ一ハ我内地人ノ婚姻ヲ輕視シ殆ト朝婚暮離ノ状態アルニ感染シ一ハ行政廳ノ離婚ニ對スル取扱簡易ト爲レルニ原因スルモノ、如シ

支那法ニ於ケル離婚ハ前ニ述ヘタルカ如ク強制離婚ヲ本則ト爲スモ亦敢テ亦協議上ノ離婚ヲ認メサルニアラス大清律例ノ出妻律ニ若夫妻不相和諧而兩願離者不坐トアルハ即是ナリ而シテ臺灣ノ實際ニ於テモ妻ハ夫ニ對シ離婚ヲ請求スル權利ナキヲ原則ト爲スモ妻ノ離婚ヲ欲シ夫ニ於テ之ヲ認許スルニ於テハ離婚ヲ爲スヲ妨ケサルモノトス次ニ強制離婚ニハ或ハ官ヨリ強制スル場合アリ是夫妻間ニ義絶ノ事情ヲ發生シタル場合ニ強ヒテ離異セシムルモノナリ當事者ノ意思ニ因ル強制離婚ハ必夫ノ意思ニ因ルヲ本則トシ父母其他ノ尊長ト雖モ夫ノ意思ニ反シテ妻ヲ離婚スルコトヲ得ス又妻カ夫ニ對シ離婚ヲ請求スルハ如何ナル場合ニモ之ヲ許サ、ルヲ原則トシ唯夫カ失踪シタル場合等ニ限リ之ヲ許ス故ニ夫ニ非行アルモ妻ハ離婚ヲ強制スルヲ得サルノミナラス夫ニシテ妻ヲ出スノ意思ナキ以上ハ妻ハ何人ノ許可ヲ得ルモ夫家ヲ出ルコトヲ得ス若夫ノ許可ナクシテ逃出シタルトキハ法ノ制裁ヲ受ケサルカラス大清律例出妻律ニハ若夫無顧妻背夫在逃者杖一百從夫嫁賣ト規定ス但臺灣ノ實際ニ於テハ律例ノ規定ハ實行セラレサルモノ多キノミナラス其規定ニ反スルノ慣習モ亦少カラス



第二項 協議離婚

第一 離婚ノ原因

協議上ノ離婚ハ分テ二種トスルコトヲ得

(一) 夫生存中ノ離婚 協議上ノ離婚ハ既ニ唐律ニ於テ認メタル所ニシテ若夫妻不相和譜和離者不坐ト規定シ七出ノ原因ナクシテ妻ヲ出ストキハ罪アルモ若夫妻相和セス雙方離婚ニ合意スルトキハ妻ヲ出スモ之ヲ罪セスト爲シ明清律ニ於テモ若夫妻不和譜而兩願離者不坐ト規定シタリ故ニ離婚ヲ望ム者ノ何レニ在ルト其原因ノ如何ナルトヲ問ハス苟モ兩者カ合意スルトキハ何時ニテモ離婚スルコトヲ得ヘシ

臺灣ノ慣習ニ於テモ亦協議上ノ離婚ヲ認ム而シテ其場合ハ妻ニ姦通不孝等ノ非行アリ又ハ其他ノ事情アルカ爲ニ配偶者雙方ノ不和ナルニ原因スルモノ多ク又家計ノ貧困ニ原因スルモノモ少カラス然レトモ元來男尊女卑ノ風アリ離婚ニ關シテモ常ニ夫ノ意思ニ重ヲ措クノ結果夫ヨリ離婚又ハ贖身ヲ求ムルトキハ妻又ハ妻ノ實家ハ之ヲ拒絕スルコトヲ敢テセサルヲ例トスルカ故ニ實際ニ於テハ強制離婚ト協議離婚トノ區別甚明瞭ナラサルノミナラス又現ニ妻ニ強制離婚ノ原因ト爲ルヘキ惡行アル場合ニモ離婚ヲ爲サス妻ノ實家ヲシテ贖身セシメ表面上協議離婚ヲ爲スコト少ラス從テ真正ノ協議上ノ離婚ナルモノハ實際ハ比較的稀ナルヘキモ次ニ述フル所ノ強制離婚ノ形式ヲ取ラス夫婦雙方ノ意思ヲ以テ離婚ヲ爲ス場合ハ其原因又ハ事實上ノ關係ノ如何ヲ問ハス總テ協議上ノ離婚ニ屬スルモノト看ルノ外ナシトス

(二) 夫ノ死後ニ於ケル妻ノ歸宗及改嫁 妻ハ夫ノ死後其喪期ヲ經過シタルトキハ夫家ノ尊長ト合意ノ上ニテ他ニ改嫁スルコトヲ得唯律例ニハ未夫ノ死後ニ於ケル妻ノ離婚ニ關シテ規定セスト雖モ改嫁ヲモ尙之ヲ許ストセハ歸宗ノ如キハ必之ヲ認メタルモノト解スルヲ至當トス臺灣ニ於テハ妻ト夫ノ父母祖父母其他ノ近親ト協議スルトキハ妻ハ何時ニテモ歸宗又ハ改嫁スルコトヲ得ト爲シ妻ト夫ノ父母ト相和セス或ハ夫家カ貧窮ニシテ生計ヲ維持スル能ハサルトキ或ハ妻カ再婚ヲ望ム場合等ニ於テ往々行ハル

第二 離婚ノ方法

既ニ述ヘタルカ如ク支那及臺灣ニ於テハ協議離婚ト強制離婚トノ區別ハ甚判然タラス殊ニ其離婚ノ方法ニ至テハ兩者共ニ一定ノ方式ナキカ故ニ益其區別ノ判然タラサルヲ覺ユ律例ノ規定ニ依レハ協議上ノ離婚ニハ(一)配偶者雙方ノ不和ナルコト(二)配偶者雙方共ニ離婚ヲ願フノ意思アルコトヲ要件トスルニ過キサカ故ニ本來ヨリ云ヘハ協議上ノ離婚ハ夫妻ノ意思ヲ以テ唯一ノ要件トシ何人ニモ協議スルヲ要セスト爲スヘシト雖モ臺灣ノ實際ニ於テハ協議離婚ノ場合ニモ後ニ述フル強制離婚ニ於ケルト同ク夫先之ヲ自家ノ父母ニ謀リ其承諾ヲ經タル後自家ノ父母ヨリ妻ノ實家ニ協議スルヲ例トス然レトモ離婚ハ必配偶者雙方ノ意思ニ出ツルコトヲ要スルト爲スカ故ニ夫妻ニシテ既ニ離婚ノ意思ヲ表示セルトキハ父母ト雖モ擅ニ之ヲ破棄スルコトヲ得ス又時トシテハ雙方ノ父母ノミノ協議ニ因リ離婚ヲ爲スノ例ナキニアラサルモ此場合ニモ苟モ配偶者雙方ニ於テ離意ナキ以上ハ其父母若クハ戶主ト雖モ之ヲ強制シテ離婚セシムルコトヲ得ス從テ父母ニ於テ其子婦ノ離婚ヲ官ニ訴フルモ律例上離異ノ原因ナキ以上ハ官ハ之ヲ受理セサリシト云フ如斯離婚ニ付テハ



専夫婦ノ意思ニ重ヲ措クハ婚姻ノ場合ニ比シテ大ニ異ル所ナリトス夫ノ死後其妻カ改嫁シ又ハ歸宗スル場合ニハ夫ノ父母又ハ其他ノ尊長ト妻ノ實家トノ間ニ協議ヲ爲スモノトス  
協議離婚ハ専夫婦ノ意思ニ因ルコト以上述フルカ如シト雖モ然モ其實際ニ於テハ夫ノ意思主ト爲リ妻ノ意思ハ從ト爲ルニ過キサカ故ニ夫ニシテ離意ヲ表示シタルトキハ妻ノ實家ハ之ヲ拒絕スルヲ得ナルヲ例トシ若之ヲ拒絕シタルトキハ夫ハ其妻ニ非行アルニ於テハ夫權ニ依リ之ヲ放逐スルコトヲ得ルモノトス

協議離婚ノ方式ニ付テハ一定ノ慣例ナク配偶者雙方ノ意思又ハ其夫死亡ノ後ハ夫家及妻家ノ協議ヲ以テ唯一ノ要件ト爲スカ故ニ別ニ契字ヲ作製セス中ニハ婚書ノ交還ヲ爲スモノアルモ稀有ノ例ナリトス又妻ノ實家ヨリ贖身ヲ爲ス場合ニハ後日ノ紛争ヲ豫防スルカ爲ニ贖身字ヲ作ルヲ普通ノ例トス贖身ハ既ニ述ヘタルカ如ク妻ノ實家カ妻ヲ買戻スノ義ニシテ贖身字トハ夫家カ妻ノ實家ヨリ妻ノ贖身銀ヲ領收シタル證書ナリ夫自立字人タルヲ常トスルモ其死後ニハ夫ノ尊屬又ハ家長ニ於テ之ヲ作製ス(參照書第二編第三章第二節正式)而シテ之ニハ贖身ノ理由例ヘハ妻ノ不順、夫妻ノ不平等及贖身銀ヲ授受シタルコトヲ掲ケ且夫家ハ將來其婦女ニ對シテ何等ノ關係ナキコトヲ言明ス贖身銀ハ兩家ノ協議ニ依リ之ヲ定メ一定セサルモ通常聘金額ヲ標準トシ其全部又ハ一部ヲ返還スルモノトス即贖身ハ其實強制離婚ト異ル所ナキモノ少カラス然モ贖身ノ如キハ下流社會ノミニ行ハル慣習タルコト勿論ナリ

又上流社會ニ於テハ強制離婚ノ場合ニモ後ニ述フルカ如ク離婚ノ爲ニ契字ヲ立ツルヲ屑トセス殊ニ協議離婚ノ場合ニ於テハ單ニ離婚ノ意思ヲ言明シテ離婚ヲ爲スヲ多シトス

### 第三項 強制離婚

強制離婚ハ支那法上ニ於ケル離婚ノ本則ニシテ而シテ廣ク強制離婚ト云フトキハ(一)法令ニ因ル場合(二)夫ノ意思ニ因ル場合(三)及妻ノ意思ニ因ル場合ノ三ナリトス此中妻ノ意思ニ依ル場合ハ夫失踪シテ歸期望ナキ時若クハ夫ノ死亡セシ場合等ニ於テ官許ヲ得若クハ夫家ノ尊長ニ協議シ其承諾ヲ得テ離婚スルモノニシテ純然タル強制離婚ト云フコトヲ得スト雖モ妻ノ離婚請求權ヲ認ムルモノナルヲ以テ之ヲ強制離婚ノ中ニ列ス

#### 第一 法令ニ因ル強制離婚

支那法ニ於テハ一定ノ原因アルトキハ法律ノ規定ヲ以テ強制的ニ離婚ヲ命ス律例ニ「離異歸宗又ハ兩離之」ト規定スルモノ即是ナリ而シテ其原因ハ(一)律例ノ規定ニ違反スル婚姻ヲ爲シタル場合(二)及義絶ヲ犯シタル場合はナリ然レトモ兩者ハ主トシテ婚姻成立ノ要件ヲ缺キ又ハ婚姻ニ關スル特別制限ニ抵觸セル場合ニ係ルカ故ニ多クハ婚姻カ初ヨリ無効ナル場合ニシテ眞ノ離婚ノ場合ニアラス即律例ニ所謂離トハ必シモ一旦婚姻ノ成立シタル後之ヲ離婚スル場合ノミナラス法律上婚姻無効ナルカ故ニ事實上夫婦ノ關係ヲ生スルコトヲ許サス之ヲ別離スヘキ場合モ亦之ヲ離ト云フモノトス反之義絶トハ夫又ハ妻ニ非行アリテ夫婦ノ情義絶エタルモノト認ムヘキ場合ヲ云フモノニシテ此場合ニハ法律ハ必離婚ヲ爲スヘキモノトシ若義絶ノ事實アルニ拘ラス離婚セサルトキハ罪アルモノトス律例ニハ「若犯義絶應離而不離者杖八十」ト規定ス(戶律婚制)是則法令ニ因リ離婚ヲ強ユル場合ナリ



律例ニ於テ義絶ノ狀アルモノト爲ス場合ヲ舉レハ左ノ如シ

- (一) 夫カ妻ヲ縱容シ又ハ抑勒シテ人ト通姦セシメタルトキ(總存妻妾律)
- (二) 夫カ妻ヲ嫁賣典雇シテ人ノ妻妾ト爲シタルトキ(律第三節)
- (三) 夫ノ祖父母、父母、嫡繼慈養母カ非理ニ妻ヲ毆打シテ廢疾篤疾ニ致シタルトキ(廢親父母父母律第二節)
- (四) 其他義絶ノ狀アル場合 以上三ツノ場合ハ律例ニ明文アリ離異ヲ命スヘキコトヲ明言ス然ルニ出妻律ニハ既ニ述ヘタルカ如ク若犯義絶應離而不離者杖八十ト規定ス茲ニ所謂應離トハ何ヲ謂フカ大清律例ニハ此點ニ關シ何等ノ明文ナキモ唐律ニハ此場合ヲ列舉ス(唐律疏議)左ノ如シ
- (イ) 夫妻ノ一方カ他方ノ祖父母、父母、伯叔父母、姑、兄弟姊妹ヲ殺害シタルトキ
- (ロ) 夫妻ノ一方ノ祖父母、父母、伯叔父母、姑、兄弟姊妹カ他方ノ祖父母、父母、伯叔父母、姑、兄弟姊妹ヲ殺害シタルトキ
- (ハ) 夫妻ノ一方カ他方ノ祖父母、父母ヲ毆打シタルトキ
- (ニ) 妻カ夫ノ總麻以上ノ親ト姦シ又ハ夫カ妻ノ母ト姦シタルトキ
- (ホ) 妻カ夫ヲ殺害セントシタルトキ

以上ハ唐律疏議ニ規定スル所ニシテ大清律例ノ出妻律ニハ之ヲ掲ケス同律ノ註解ニ義絶者謂于夫婦之恩情禮意乖離違礙其義已絶也律中未曾備詳其事而散見于各條中其所指義絶者亦復不同有于法應離不許復合者如所云離異歸宗仍兩離之類即本條應離不離亦是也亦有其事可離猶許復合者如所云願留者聽願離者聽之類即本條從夫嫁賣亦是也ト説ク即律ノ各本條ニ於テ離異歸宗又ハ兩離之ト規定スル場合ニハ皆之ニ入ルヘキモノニシテ例之妻ヲ典雇シテ人ノ妻妾ト爲シ(律例)若クハ妻

ノ姦通ヲ縱容シ又ハ妻ヲ賣買シタル場合(律例)又ハ姦婦ヲ姦夫ニ嫁賣シタル場合(律例)等是ナリ反之律例ニ直接ニ離異ト規定セスシテ願留者聽又ハ願離者聽ト規定スル場合ハ等シク義絶ノ狀アル場合ナルモ離婚スルヤ否ヤヲ夫妻ノ意思ニ任スルモノニシテ出妻律ニ所謂應離モノ、中ニ入ラスト爲スモノタリ然レトモ此註解ハ誤謬タルヲ免レス蓋一律ニ離異歸宗又ハ仍兩離之トアルハ既ニ述ヘタルカ如ク必シモ義絶ノ狀態アル場合ニ限ラサルナリ婚姻成立ノ要件ニ欠缺スル所アルモノモ亦此内ニ在リ而シテ此等ニ付テハ既ニ各本條ニ其刑罰ノ規定アリ(二)又前掲ノ妻ヲ典雇シテ妻妾ト爲シ或ハ妻妾ノ姦通ヲ縱容スル等ノ場合ハ義絶ノ狀アル場合ナルコト勿論ナルモ既ニ各本條ニ其離異ヲ命シ且之カ刑ヲ定ム總テ此等ノ場合ハ皆各其本條ニ據リ離異ヲ命シ刑ヲ科スヘキモノニシテ出妻律ノ應離不離ニ依リ離異ヲ命シ刑ニ處スヘキモノニアラス果シテ然ラハ同律ノ義絶應離ノ場合ハ必右ノ註解ニ掲ケタル以外ノモノナラサルヘカラス(三)且刑律人命謀殺祖父母父母(四)圖殺故殺人ノ各條ヲ見ルニ夫妻ノ一方ト他方ノ祖父母父母期親及外祖父母トノ間ニ謀殺殺罪ノ行ハレタル場合ニ一モ夫妻ノ離異ヲ命スルノ明文ナシ若律註解ノ如ク義絶應離ヲ以テ律ノ本條ニ離異歸宗又仍兩離之ト記シタルモノニ限ルトセハ此場合ニ夫ハ七出ノ理由ニ因テ其妻ヲ出スコトヲ得ルモ妻ハ夫ニ自己ノ父母祖父母ヲ殺サル、モ夫カ離婚ヲ承諾セサルトキハ尙夫家ニ留ラサルヘカラスト爲サルヘカラス如何ニ夫權ヲ尊重スルトスルモ之ヲ以テ倫理道德ニ基礎ヲ置キタル支那法ノ精神ナリト云フヘカラス唐律ハ既ニ述ヘタルカ如ク其義絶ノ場合ヲ列舉シ義絶謂殿妻祖父母父母及殺妻外祖父母、伯叔父母、兄弟姊妹若夫妻祖父母、父母、外祖父母、伯叔父母、兄弟姊妹、自相殺及妻毆罵夫之祖父母、父母、殺夫外祖父母、伯叔父母、兄弟姊妹、及與夫之總麻以上親、若妻母姦、及欲害



夫者、雖會赦、皆爲義絶、妻雖未入門、亦從此令(唐律出妻律)ト規定ス思フニ、清律出妻律ノ「義絶應離」モ亦之ト同一ノ法意ニシテ之ヲ律文又ハ註脚ニ掲ケサリシハ、古來既ニ慣習ニ於テ一定シ特ニ之ヲ掲クルノ要ナキニ因ルモノナルヘシ

右ハ專夫妻生存中ニ於ケル離婚ナリト雖モ、其一方ノ死後ニ於テ他方及其親族ト一方ノ親族トノ間ニ前掲義絶ノ状態アルトキハ、婚姻亦之ニ因リ解消スヘキモノトス

臺灣ノ實際ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク、同宗及同姓間ノ婚姻ハ上下ヲ通シテ絶無ナリト雖モ亦往々違律ノ婚姻ナキニアラス例之相姦者ノ婚姻若クハ妻妾ヲ典賣シテ他人ノ妾ト爲スカ如キ是ナリ此等ハ明ニ律例ノ禁スル所ニシテ其婚姻ハ無効ニシテ離異スヘキモノタルニ拘ラス、舊政府ハ敢テ檢索ヲ遂ケテ律例ノ規定ヲ勵行セサリシノミナラス殆ト默認ノ状態ニ在リシト云フ故ニ今日ニ於テハ此等ノ婚姻ハ下流社會ノ常態トシテ殆ト怪ム者ナキノ實況ナリ又義絶ヲ犯セルカ如キ場合ニ在テモ官ヨリ進テ之ヲ罰セス唯被害者ノ告發又ハ他ノ犯罪ニ牽連シテ發覺シタル場合ニ於テ之ヲ罰シタルニ過キサリシト云フ要スルニ臺灣ノ實際ニ在テハ法令ニ因ル強制離婚ハ完全ニ實行セラレサリシモノト云ハサルヘカラス

第二 夫ノ意思ニ因ル強制離婚

(一) 離婚ノ原因

支那法ニ於テハ夫ハ妻ニ對シ夫權ヲ有シ妻ハ夫ニ對シテ絶對的服從ノ義務ヲ有スト爲スト雖モ然モ夫ノ意思ニ因リ擅ニ妻ヲ離婚スルコトヲ許サス乃其七出及義絶ノ事由アル場合ニ限テ之ヲ許スモノトス但夫カ之ヲ爲スニハ豫父母祖父母又ハ尊長ニ協議シ其同意ヲ得ルヲ以テ德義上ノ義務ト

ス

七出ノ事由ハ(一)子ナキコト(二)淫洩ナルコト(三)舅姑ニ事ヘサルコト(四)多言ナルコト(五)盜竊ヲ爲シタルコト(六)妬忌ナルコト(七)惡疾アルコト(出妻律註)ノ七件ヲ云フモノニシテ周代ノ禮制ニ出テ乃孔子家語ニ七出者、一曰不順父母者、二曰無子者、三曰淫僻者、四曰嫉妬者、五曰惡疾、六曰多口舌者、七曰竊盜者トアルヲ始トス然レトモ假令七出ノ原因アルモ又三不去ノ事由アルトキハ離婚スルコトヲ得サルモノトス三不去ノ事由ハ(一)妻カ夫ノ父母ノ爲ニ三年ノ喪ニ服シタルコト(二)妻ルトキ貧賤ニシテ後ニ富貴ト爲リタルコト(三)離婚ノ後妻ノ歸依スル所ナキコトノ三件ニシテ是亦周制ニ始リ孔子家語ニ出ルヲ本トス而シテ七出三不去共ニ周代以後歷世ノ法制禮制ノ採用スル所ト爲リ以テ清律ニ及ヘリ尙周制ニハ七出三不去ノ外ニ五不娶ノ制アリ(一)逆家ノ子ハ娶ラス(二)亂家ノ子ハ娶ラス(三)世々刑人アル者ノ子ハ娶ラス(四)惡疾アル者ノ子ハ娶ラス(五)父長子ナキ者ノ子ハ娶ラスト爲セルモ何レノ時代ノ法律モ之ヲ採ラス又周代以後ノ禮制ニ於テモ之ヲ採レルヲ見ス

然レトモ七出トハ唯夫カ妻ヲ離婚シ得ルノ原因タルニ過キスシテ強行的規定ニアラス即法令ニ因ル強制離婚ノ場合ト異リ此等ノ原因アルトキハ必離婚ヲ爲サルヘカラスト云フニアラスシテ離婚スルヤ否ヤヲ夫ノ意思ニ任スルニ過キス大清律例ノ輯註ニ七出者、禮應去之也、三不去者、禮應留之也、義絶必離、姑息不可也、七出乃禮可以出者、非謂必應出也、與義絶不同トアルハ其精神ヲ示スモノトス又三不去アルトキハ七出ノ原因アルモ離婚スルヲ得サルヲ原則トスルモ妻カ犯姦ヲ爲セル場合ハ此限ニ在ラス

又義絶トハ既ニ述ヘタルカ如ク夫婦ノ情義斷絶スルノ狀ヲ指スモノニシテ而シテ等シク義絶ノ狀



アル場合ニモ法律カ婚姻ノ本義ニ違反スルモノト認ムル場合ニハ法律ハ夫ノ意思ヲ待タズ強制的ニ離婚ヲ命ス前項ニ擧タル場合ハ即之ニ屬ス反之義絶ノ狀アルモ法律ハ必シモ其離異ヲ命セス之ヲ夫ノ意思ニ任スル場合アリ義絶カ夫ノ意思ニ因ル強制離婚ノ原因ト爲ルハ即此場合ニシテ律例中ニ願留者聽又ハ願離者聽ト規定スル場合はナリ即此場合ニハ法律ハ離異ヲ命スルニ拘ラス其離異ハ夫之ヲ欲スルトキニ限り又離異ヲ命スルニ拘ラス夫之ヲ欲セサルトキハ離異セサルコトヲ許スモノニシテ例ヘハ妻カ夫ヲ毆チ夫妻ヲ毆チ折傷ニ至ル場合(刑律(妻)妻ノ姦通ノ場合(刑律(妻)如キ之ニ屬ス又出妻律ニ於テ夫ニ背キ在逃スル妻ハ夫ノ嫁賣スルニ從フト云フカ如キモ亦其一場合タリ

臺灣ノ實際ニ於テハ離婚ハ殆ト皆夫ノ意思ニ因ル強制離婚トス而シテ中流以上ニ在テハ禮教ヲ重スルノ觀念比較的發達セルカ故ニ尙七出及義絶ヲ以テ離婚ノ要件ナリト認メ互ニ之ヲ犯スコトヲ忌憚スルノ事實アリ反之下流社會ニ至テハ七出義絶ノ何タルヤヲ知ラサル者多ク假令之ヲ犯スモ必シモ離婚ヲ爲スコトナキト共ニ夫ニシテ離婚セントスルトキハ必シモ七出義絶ノ原因アルヲ要セス夫權ヲ濫用シテ強制離婚ヲ爲スコトヲ少カラス而シテ上中下ノ三流ニ就テ慣習上真正ナル離婚原因ト認ムル所ヲ查覈スルニ七出中(一)無子(二)多言(三)妬忌(四)惡疾ノ四件ハ單ニ名教上ノ離婚原因タルニ過キスシテ實際ニ於テハ有名無實ナリト雖モ(一)淫洩姦通ヲ含ム(二)盜竊詐欺ヲ含ム(三)不事舅姑ノ三件ハ一般ニ離婚ノ原因タルコトヲ認ムルモノ、如シ故ニ若妻カ之ヲ犯セル場合は於テ夫之ヲ離婚セサルトキハ一般ニ之ヲ擯斥スルノ風アリ夫又ハ妻ニ義絶ト認ムヘキ非行アル場合は於テモ亦同シ

三不去ニ至テハ慣習ノ效力頗弱ニシテ夫カ離婚ヲ強ユル場合ニハ假令妻ニ七出ノ原因ナシトスルモ三不去ヲ理由トシテ之ヲ拒ムコトヲ得ス況ヤ七出ノ事實アルニ於テヤ唯三不去ヲ其理由トシ官ニ訴フルトキハ官ハ之ヲ受理シ離婚ヲ許サ、リシコトアリト云フモ婚姻ノ如キ人事上ノ事項ニ關シテハ一般ニ官ニ訴フルカ如キハ稀有ニ屬スルヲ以テ其實例ノ微スヘキモノアルヲ見ス

(二)離婚ノ方法

妻ニ離婚ノ原因アリテ之ヲ離婚スルハ一ニ夫ノ意思ニ因ルヘキモノトス故ニ臺灣ノ慣習ニ於テハ夫戸主ナルトキハ何人ニモ協議スルヲ要セス夫自直接ニ妻ノ實家ニ交渉スルヲ例トスルモ若夫カ家族ナルトキハ先自家ノ父母尊長ニ謀リ然ル後妻ノ實家ニ交渉スルヲ普通ノ例トスルコト協議離婚ノ場合ト異ル所ナシ然レトモ離婚ハ配偶者ニ專屬セル權利ナルカ故ニ夫ノ父母尊長ト雖モ夫ノ意思ヲ強ヒ又ハ夫ノ意思ニ因ラス自離婚ヲ爲スコトヲ得ス即夫カ其父母尊長ニ謀ルハ德義上ノ義務ニ過キスシテ父母尊長ニ拒否ノ權利アルニアラス夫ニシテ離婚ノ意思ヲ表示スルトキハ離婚ハ直ニ其效力ヲ生スルモノトス

夫カ強制的ニ其妻ヲ離婚スル場合ニハ其方法ハ或ハ單ニ休書(離婚書)ヲ與ヘテ妻ヲ其實家ニ歸ラシメ或ハ妻ノ實家ヲシテ金圓ヲ提供シテ贖回セシムルモノトス此場合ニハ夫ハ贖回字ヲ交付シ其贖回及妻ノ再嫁ヲ甘諾シタルコトヲ表示スルヲ例トス若妻家カ贖回ヲ肯セサルトキハ妻ヲ放逐シ又ハ嫁賣スルヲ得ルモノトス

(イ)休書ヲ與ヘテ離婚スル場合

休書ヲ與ヘテ妻ヲ實家ニ歸ラシムルハ臺灣ニ於ケル強制離婚ノ本則ナリ然レトモ中流以上ニ在テ



ハ既ニ述ヘタルカ如ク離婚ヲ爲スニモ之カ爲ニ契字ヲ立ツルハ一般ノ忌ム所ニシテ唯單ニ婚書ノ  
交還ヲ爲シ婚姻解除ノ證ト爲スモノアルニ過キス反之中下流社會ニ在テハ後日ノ紛争ヲ豫防スル  
カ爲ニ離婚ニ際シ契字ヲ作ルヲ例トス然レトモ此場合ニ於テモ多クハ休書ヲ作ラス贖身字ヲ作ル  
ヲ通例トスルカ故ニ休書ヲ立ツルノ實例ハ甚少シ

休書ハ夫カ立字人ト爲リ多クハ離婚ノ理由トシテ妻ノ惡行ヲ舉示シ且將來其婦女ニ對シ何等ノ關  
係ナキ旨ヲ記シ妻ニ交付スルモノトス又中ニハ贖身金額ヲ記載セルモノアリ而シテ休書ハ妻ニ取  
テハ極テ不面目ナルモノナレトモ然レモ他日他人ニ再嫁スル等ノ場合ニハ其身上及子女ニ關シテ前  
夫ノ異議ヲ防クノ手段ト爲リ又贖回金額ヲ記載セルトキハ亦之ヲ以テ其證憑ト爲スヲ得ヘキヲ以  
テ妻ニ對シテモ亦利益アルカ故ニ休書カ一片ノ離婚書ニ過キスシテ其内容ハ多クハ妻ノ非行ヲ舉  
示スルニ拘ラス妻ニ於テハ永ク之ヲ保存スルヲ例トス(參考書第二編第三章第二節正式  
離婚第五ノ(四)乃至(九))

(ロ) 贖身字ヲ與ヘテ離婚スル場合(參考書第二編第三章第二節正式  
離婚第五ノ(四)乃至(九))  
以上述フルカ如ク強制離婚ノ場合ニハ休書ヲ作ルヲ本則トスルモ實際ニ於テハ却テ贖身字ヲ作ル  
ヲ多シトス故ニ贖身字ヲ作ルハ形式上協議上ノ離婚ノ場合ニ係ルモ實際ハ必シモ然ラス贖身字モ  
亦事實上強制離婚字タルコト多シ之ヲ實際ニ就テ見ルニ夫カ或原因ニ基キ妻ヲ離婚セントスル場  
合ニハ必先妻ノ實家ニ交渉シ實家ニ於テ之ヲ承諾シタルトキハ聘金ヲ標準トシ相當ノ金額ヲ還付  
スルカ故ニ夫ハ之ニ對シ贖回字ヲ作り若妻ノ實家カ贖回ヲ承諾セサルトキハ休書ヲ與ヘテ之ヲ放  
逐スルヲ例トシ又妻ヲ嫁賣スルニ當テモ前夫ハ後夫ヨリ身價ヲ受ケ而シテ表面上ハ妻ノ實家ヨリ  
贖身セルモノトシ贖身字ヲ作ルコト少カラス從テ休書ト贖回字トハ直ニ以テ協議離婚ト強制離婚

トヲ區別スルノ標準ト爲スコトヲ得ス但既ニ述ヘタルカ如ク離婚ニ至リタル實際ノ事情如何ハ各  
場合ニ之ヲ知ルコト難キカ故ニ贖身字ヲ作りタル場合ハ形式上協議離婚アリタルモノトスルノ外  
ナク而シテ實際ニ於テハ休書ヲ作ルノ例ハ少ク多クハ贖身字ニ依ルモノナルカ故ニ即臺灣ニ於ケ  
ル離婚ハ形式上ハ協議離婚タルヲ多シトス

休書ト贖回字トハ文字ノ異ルニ從ヒ又多少其内容ヲ異ニスルモノアルカ如ク之ヲ契字ニ徵スルニ  
贖身字ニハ多ク配偶者双方ノ不和ニ原因スル旨ヲ書シ休書ニハ多ク妻ノ惡行ヲ原因トシ又贖身字  
ニハ必贖身ノ金額ヲ記スルモ休書ニハ之ナキヲ例トシ唯稀ニ金額ヲ記スルモノアルニ過キス

(ハ) 妻ヲ嫁賣シテ離婚スル場合(參考書第二編第三章第二節正式  
離婚第五ノ(二〇)乃至(二九))  
臺灣ニ於テハ夫カ妻ヲ離婚セントスル場合ニ於テ妻ノ實家カ贖身ヲ爲サ、ルトキハ夫ハ賣妻字又

ハ改嫁字ヲ作り妻ヲ嫁賣スルコトアリ蓋律例ニ依レハ妻カ姦通罪ヲ犯シ又ハ夫ニ背キ逃亡シタル  
場合等ニ限リ法律上夫ノ嫁賣權ヲ認メタルニ過キサレモ然レモ臺灣ニ於テハ前ニ述ヘタルカ如ク夫  
ハ妻ニ責ムヘキ行爲アル場合ノミナラス何等缺點ナキ妻タリトモ夫ハ任意ニ之ヲ嫁賣スルヲ得ル  
モノトシ唯妻ヲ嫁賣又ハ典雇セントスル場合ニハ一應之ヲ妻ノ實家ニ謀ルヲ要スルモノトスルニ  
過キス故ニ妻ニ強制離婚ノ原因アル場合ニモ一應之ヲ妻ノ實家ニ交渉シ實家ヨリ金員ヲ贈付シテ  
贖身スルトキハ夫ハ之ニ對シテ贖身字ヲ作り交付スルモ若妻ノ實家カ貧困ニシテ贖身スルコトヲ  
得サルカ又ハ其他ノ事情ニ依リ贖身セサルトキハ夫ハ夫權ニ依リ妻ヲ賣却シ又ハ典雇スルヲ得ル  
モノトス官モ亦之ヲ放任セリト云フ

賣妻字又ハ改嫁字ハ夫家ヨリ妻ノ改嫁スヘキ後夫ニ交付スル婚書ニシテ之ニ嫁賣ノ理由例ヘハ夫



妻ノ不和夫ノ死亡等後夫ノ姓名及聘金又ハ身價銀ノ授受アリタルコト並ニ將來ハ其妻ニ對シ何等ノ關係ナキコトヲ記スルヲ例トス夫ノ生存中ハ夫立字人タリト雖モ其死後ニ於テハ夫ノ尊長又ハ兄弟之ヲ作ル(參考書第二編第三章節正式ノ婚第五ノDIXON'S DIVORCING)

(二) 離婚ノ言明ヲ爲スニ止マル場合

前述ノ如ク臺灣ニ於テ中流以下ノ社會ハ離婚ノ形式トシテ夫家ヨリ休書、贖身字又ハ改嫁字ヲ立ツルモノ多シト雖モ上流社會ニ於テハ之ヲ作ラス唯夫妻兩家カ仲人ヲ通シテ婚姻當時ニ交取シタル年庚及婚書ヲ返還シ單ニ離婚ノ合意ヲ言明スルニ止マル仲人ハ婚約當時ノ媒人ナルアリ或ハ又其間ニ立テ離婚ノ交渉ヲ爲シタル者ナルコトアリ或ハ公親ト稱シ街庄長保正又ハ其地方ニ有力ナル者ヲ以テスルコトアリ仲人ハ後日離婚ノ有無ニ付テ爭議アルトキハ其證人タルヘキモノトス

第三 妻ノ意思ニ因ル離婚

支那法ニ於テハ妻ハ絶對的ニ夫權ニ服從スヘキ義務アルモノト爲スカ故ニ離婚請求權ナキヲ原則トシ妻ヨリ離婚ヲ請求スルモ夫ニシテ之ヲ聽許セザルトキハ何等ノ效果ナク而シテ若妻カ擅ニ逃走スルトキハ之ヲ罰スヘキモノトシ唐明律既ニ之ヲ規定シ清律ニハ若夫無賴妻背夫在逃者杖一百從夫嫁賣其因逃而改嫁者杖八十擅自改嫁者杖一百各減二等(出妻律)ト規定シ且其註ニ婦人義當從夫夫可出妻妻不得自絶於夫若背棄其夫而逃走出外者杖一百從夫嫁賣ト記ス

夫ニ非行アリ義絶ノ狀アル場合ニ於テハ既ニ逃ヘタルカ如ク法律カ強制的ニ離婚ヲ命スル場合アリ此場合ニハ離婚ハ之ニ依リ解消スルコト勿論ナリト雖モ苟モ法律カ強制的ニ離婚ヲ命セザル場

合ニハ妻ハ夫ニ義絶ノ狀アルモ尙離婚ヲ請求スルヲ得ス先ニ舉タル夫妻ヲ打テ折傷ニ至ルカ如キ場合モ亦然リトス律文ニハ其夫毆妻非折傷勿論至折傷以上減凡人二等須妻自告乃坐先行審問夫婦如願離異者斷罪離異不願離異者驗罪收贖ト規定ス(刑律調處案)

是此場合ニハ恰モ妻ニ離婚請求權アルカ如キモ其註ニ依レハ如俱願離異則斷罪歸宗有一不願離異者俱驗折傷應得之罪全准收贖トアリ尙離異ニハ夫ノ同意ヲ要シ妻ニ強制的離婚請求權ナキヲ知ルヘシ臺灣ニ於テモ妻ヨリ離婚ヲ強制スルハ絶テナキ所ナルカ如シ唯夫ニ重大ナル非行アルトキ殊ニ夫カ妻ノ尊屬親ヲ殺傷又ハ侮辱シタル場合強竊盜ヲ爲シタル場合重婚ヲ爲シタル場合同居ニ耐ヘ難キ虐待侮辱ヲ爲セル場合ノ如キ或ハ又夫カ死亡シタル後ニ在テハ妻ヨリ之ヲ理由トシテ離婚ヲ迫ルコトナキニアラスト雖モ此等ノ場合ニハ夫又ハ夫家ノ尊屬ノ同意ナキニ於テハ強制シテ離婚スルヲ得ス已ムナクハ妻ノ實家ヨリ贖身ヲ爲スニ在ルモ而モ此場合ニモ其夫ニシテ贖身ヲ肯セザルトキハ妻ハ離婚ヲ強要スルヲ得ス

支那法ニ於テハ妻ニ離婚請求權ナキヲ原則トスルコト以上述フルカ如シト雖モ亦例外トシテ妻ノ爲ニ婚約ノ解除又ハ離婚ノ權利ヲ認ムル場合ナキニアラス即戶律婚姻出妻律ノ例ニ期約已至五年無過不娶及夫逃亡三年不還者並聽經官告給執照別行改嫁亦不追財禮ト規定スルモノニシテ(一)婚約成リ後五年ニ至ルモ過ナキニ妻ラサルトキ(二)夫逃亡シテ三年歸ラサルトキハ官許ヲ得テ妻ノ意思ニ因リ婚約ノ解除又ハ離婚ヲ爲スヲ得ルモノトス而シテ婚約成立後五年ヲ經過スルモ過失ナキニ妻ラサルハ婚姻ヲ爲ス意思ナキモノト看做シ特ニ婚約ノ解除ヲ許スモノタリ又夫逃亡三年不還ト云フハ犯罪兵亂凶荒等ノ爲ニ生死不明ト爲リ歸期ノ望ナキ場合ヲ指スモノニシテ官命商業訪親等



ノ爲ニ旅行セシ場合ヲ含マス即出妻律ノ輯註ニ夫逃亡者謂或因犯罪或遭兵亂或值凶荒等事若爲別事如出外貿易訪親之類不得謂之逃亡雖年遠不歸不在此限トアルハ其義ヲ明ニスルモノナリ而シテ其理由ハ同輯註ニ本夫逃亡不回其妻無所依倚夫之生死不知歸期無望必令終守則非人情所堪許令改嫁則非法令所宜於此微示其意曰三年之内三年之外不同矣曰不告官司而逃亡則其告官司必有所以處之矣曰擅改嫁則當有非擅改嫁之法矣後逃亡三年不還許告官改嫁之例可謂善體律意矣トアルカ如ク夫ノ生死分明ナラサルニ拘ラス永ク獨居セシムルハ人情ニ反スト爲スニ在リ

臺灣ノ實際ニ在テハ假令夫カ失踪シテ三年間生死不明ノ場合ニ在テモ夫家ニ舅姑アリ且生活ニ不足ナキ場合ニハ改嫁スルヲ得サルヲ通則トシ若家政貧困ニ迫リ自營自活スルヲ得サル場合ニハ夫家ノ親族ニ協議ヲ爲シ其承諾ヲ經テ改嫁スルコトヲ得ルモノトス而シテ此場合ニハ必シモ三年ナルヲ要セス夫ノ踪跡不明ニシテ歸期望ナキ事實ト及家政困難ナル事實トアラハ一年乃至二年ナルモ離婚ヲ請求スルコトヲ得ルモノトス但語ニ池内無水不能養魚ト云フハ其一端ヲ示スモノナリ或ハ離婚ハ元來夫ニ專屬スル權利ニシテ夫ノ承諾ナキ以上ハ婚姻消滅セサルカ故ニ夫ノ不在中夫家親族ノ承諾ヲ經テ改嫁スルモ其後若前夫歸來シテ故障ヲ爲ストキハ離婚及改嫁ハ其效力ヲ失ヒ妻ハ前夫ノ家ニ還ルヘキモノト爲スモノアレトモ如此キハ夫權ヲ重視スル理論上ノ推論ニシテ實際ニ適合スルモノニアラス

#### 第四項 離婚ノ效力

離婚ハ夫婦ノ生存中ニ婚姻ノ效力ヲ解除スルト同時ニ親族家族ノ關係ヲ消滅セシムル方法ニシテ

其效力ノ主ナルモノハ(一)配偶者及配偶者ノ親族ニ對スル效果(二)子ニ對スル效果(三)財產ニ關スル效果ノ三ナリトス

(一)配偶者及配偶者ノ親族ニ對スル效果

離婚ハ婚姻ニ因テ生シタル一切ノ關係ヲ將來ニ向テ消滅セシム故ニ其效力ハ離婚ノ手續ヲ終了シタル日ヨリ發生シ而シテ其時ヨリ夫婦ノ關係斷絶シ夫婦ノ權義消滅スルモノトス

又支那法ニ於テハ離婚サレタル前妻ハ離婚ト共ニ直ニ再婚ノ能力ヲ回復ス此點ニ關シテハ何等ノ制限ナシ臺灣ノ慣習ニ於テモ亦同シ

又離婚アルトキハ之ト共ニ家族關係モ亦消滅シ妻ハ夫家ヲ去ルカ故ニ妻ハ舊姓ニ復シ最早夫家ノ姓ヲ冠スルコトヲ得ス

離婚ハ又當ニ夫婦間ノ關係ヲ消滅セシムルノミナラス婚姻ニ因リ生シタル一方ノ配偶者ト他方ノ配偶者ノ親族姻族トノ親族關係ヲモ消滅セシム唯離婚後ト雖モ前夫ノ血族トハ嫁娶スルヲ禁ス律例ニ於テモ戶律婚姻妻親族妻妾律ニ左ノ如ク規定ス

凡妻同宗無服姑姪之親及無服親之妻者女各杖一百若妻宗同總麻親之妻及舅甥妻各杖六十徒一年小功以上妻之各以姦論自注三年其妻曾被出及已改嫁而娶爲妻妾者無服之各杖八十若收父祖妾及伯叔母者不問改嫁各斬若兄亡收嫂弟亡收弟婦者不問改嫁各絞父祖妾各減妻二等被出改嫁者減之若妻係妾而娶爲妾當從妻論原係妾而娶妻仍從妻減科(中略)

即離婚後ト雖モ夫ノ同宗親トハ相嫁娶スルコトヲ禁スルモノトス此規定ハ臺灣ニ於テハ官府ノ監督嚴ナラサリシカ爲ニ十分ニ勵行セラレサリシト雖モ尙一般ニ此種ノ婚姻ヲ厭惡スルノ觀念ヲ存



スルノミナラス若官府ノ知ル所トナラハ此規定ニ依リ處斷セラレタリト云フ  
 離婚ハ配偶者雙方ノ生存中婚姻ノ效力ヲ消滅セシムル方法ナルカ故ニ配偶者一方ノ死亡後ハ純然  
 タル離婚アルコト能ハス前ニ述ヘタルカ如ク婚姻中夫カ死亡シタル場合ニハ婚姻ハ之ニ依リ解消  
 スト雖モ婚姻ニ因リ生シタル家族及親族關係ハ消滅スルコトナク又夫婦ノ情義モ之カ爲ニ消滅ス  
 ヘキモノニ非スト爲ス故ニ妻カ夫ノ死亡後生活上又ハ其他ノ理由ニ因リ改嫁セントスル場合ニハ  
 夫家ノ尊長ニ謀リ離婚ノ手續ヲ爲サ、ルヘカラス從テ此場合ニハ夫ノ死亡後ト雖モ尙離婚ナルモ  
 ノヲ生スルニ至ル臺灣ノ實際ニ於テハ此場合ニ夫家ノ父又ハ戶主カ離婚者ト爲テ贖回字ヲ作ルヲ  
 例トス

(二) 子ニ對スル效果

親子ノ關係ハ自然ノ血統ニ基クモノナルカ故ニ人爲ヲ以テ離斷スルコトヲ得サルハ夙ニ儒教ノ認  
 ムル所ニシテ前ニ掲ケタル錢大昕ノ昏義ニモ、父子兄弟以天合者也、夫婦以人合者也、以天合者、無所逃  
 於天地之間、而以人合者、可制以去就之義ト説ク故ニ離婚ハ夫婦ノ關係及親族ノ關係ヲ消滅セシムト  
 雖モ親子ノ關係ハ之カ爲ニ消滅スルコトナシ是律例喪服圖輯註ニ、嫁母雖義絶於父、出母雖爲父所絶、  
 而子無絶母之義、故皆服杖期トアル所以ナリ然レトモ臺灣ノ實際ニ在テハ父ト義絶ヘタル母ニ對シ  
 テハ喪服關係ナキヲ通例トス然レトモ中ニハ人情ニ本ツキ心喪ニ服スル者アリ又子ニシテ父ノ監  
 督ヲ離レ獨立ノ生活ヲ爲スニ至ラハ嫁母若クハ出母ニ對シ養料ヲ贈リ其老後ヲ慰ムル者ナキニア  
 ラス而シテ如此所爲ハ一般ニ稱揚スル所ナリトス  
 子ノ所屬ニ付テハ婚姻中ニ生レタル子ハ男女ヲ論セス皆其夫ニ屬シ離婚後ニ生レタル子ハ男女ヲ

論セス妻ニ屬スモノト爲スハ全臺灣ヲ通スルノ慣例トス是畢竟子ノ所屬ハ出產當時ノ婦女ノ所屬  
 ニ依リ定ムルヲ原則ト爲スニ因ル故ニ婚姻中ニ懐胎シテ離婚後ニ生レタル子ハ妻ノ私生子ト爲リ  
 妻ニ屬シ前夫ハ之ニ對シ何等ノ權利ヲ有セサルト共ニ此子ト父トノ關係ハ全常人ニ異ラス  
 (三) 財産ニ關スル效果  
 此點ニ付テハ夫妻間ノ財産關係ノ部ニ詳述セシヲ以テ此ニ再說セス

第五款 招出婚

第一 招出婚ノ意義

臺灣ニ於テ家女又ハ寡婦カ他ニ出嫁スル場合ニ恰モ招婚ニ於ケルカ如ク其夫ヲシテ妻ノ生家又ハ  
 前夫ノ家ニ對シ或義務ヲ負擔セシムルコトアリ例ヘハ其婚姻ヨリ生シタル一子ヲ女家ニ過繼セシ  
 ヲ或ハ女家ノ老幼ヲ扶養シ或ハ其葬埋祭祀ヲ營マシムルカ如シ通常ノ招婚ヲ招入ト云フニ對シ之  
 ヲ招出ト云フ又之ヲ半招半嫁ト云フ蓋嫁娶婚ノ一變例ナリトス

第二 招出婚ノ成立

招出婚ニハ招入婚ノ如ク契字ヲ立テ之ニ聘金ノ授受及夫カ女家ニ對シテ負擔スヘキ義務ヲ記載ス  
 ルヲ要ス但招出婚ニ於テハ夫ハ女家ニ入ラサルカ故ニ出舍ノ期限又ハ條件ヲ記スルコトナシ(參考  
 二編第三章第二節正式ノ婚  
 第六ノ(1)乃至(10))  
 招出婚ハ概シテ中流以下ノ社會ニ行ハレ特ニ寡婦ノ招出ハ全下流社會ノ爲ス所ニ屬ス夫ハ女家ニ  
 對シテ義務ヲ負擔スルカ故ニ其聘財ハ通常ノ嫁娶ニ比シテ其額少ク二圓以上五六十圓以下ニ在リ



中ニ全聘金ヲ缺如スルコトアリ

第三 招出婚ノ效力

招出婚ノ效力ハ全通常ノ嫁娶ノ效力ニ同シ唯夫カ女家ニ對シテ協定シタル義務ヲ負フニ過キス但寡婦ノ招出シタルモノハ前夫ノ親族ト親族關係ヲ斷チ前夫ノ子ニ對シテ嫁母タル關係ヲ保持スルニ止マルト雖モ臺灣ニ於ケル實際ノ慣習ニ於テハ之ヲ通常改嫁ノ婦ト同視セス尙前夫ノ親族ト親族關係ヲ保持スルモノトシ婦ハ前夫ノ父母ノ爲ニ尙斬衰ノ喪ニ服ス故ニ臺灣ニ於ケル招出ノ寡婦ハ前夫ノ親族及後夫ノ親族タル二重ノ夫族ヲ有ス

第三節 變例ノ婚姻

臺灣ニ於ケル婚姻ハ分テ正式ノ婚姻及變例ノ婚姻ト爲スヲ得ルコト既ニ述ヘタル所ナリ所謂變例ノ婚姻ナルモノハ皆正式ノ嫁娶ナキモノヲ云ヒ又大別シテ二ト爲スコトヲ得一ハ妻タル者カ其夫ノ家ニ入ラス却テ夫カ妻ノ家ニ入ル婚姻ニシテ嫁娶婚ニ對シ總稱シテ招入婚ト云フコトヲ得ヘシ他ハ直ニ婚姻ヲ行フニアラス將來婚姻ヲ爲スノ目的ヲ以テ男女ヲ養フモノニシテ子婦ト爲スノ目的ヲ以テ他人ノ女子ヲ養フトキハ之ヲ養媳ト稱シ女婿ト爲スノ目的ヲ以テ他人ノ男子ヲ養フトキハ之ヲ養婿ト云フ故ニ養媳及養婿ハ實ハ之ヲ以テ婚姻ト云フ可ラス婚姻ノ目的ノ爲ニスル養子ニ外ナラサルモ慣習上ニ於テハ之ヲ以テ純然タル養子ト區別シ一種ノ嫁娶ヲ以テ之ヲ目シ且其緣組ノ手續ノ如キモ嫁娶ニ準シテ之ヲ行フモノトス故ニ亦之ヲ以テ變例ノ婚姻ノ一種ト看做シ此ニ之ニ關スル慣習ヲ説明セントス

第一款 招入婚

第一項 總說

第一 招入婚ノ性質

(一) 招入婚ノ意義

招入婚又ハ招婚トハ婚姻ニ因リ男カ女家ニ入ルモノヲ云フ既ニ述ヘタルカ如ク婚姻ハ嫁娶ヲ以テ正式ト爲シ女カ男家ニ入ルヘキモノナレトモ招入婚ニ於テハ其反對ニ男カ女家ニ入ルモノトス之ニ二種アリ(一)家女カ生家ニ留リ夫ヲ迎フルモノヲ招婿ト云ヒ(參考書第二編第三章第三節)(二)寡婦カ前夫ノ家ニ留リテ後夫ヲ迎フルモノヲ招夫ト云フ(參考書同上第六ノ)何レモ男ヨリ云ヘハ被招(俗語被人招ト云フ)ニシテ女家ヨリ云ヘハ招入ナリ或ハ招入ヲ入贅又ハ贅入ト云ヒ被招ヲ出贅或ハ進贅ト云フ例之入贅ノ婿出贅ノ子ト云フハ招入ノ婿被招ノ子ト云フニ同シ贅字ハ既ニ古書ニ見ル所ニシテ史記滑稽傳ニハ淳于髡者齊之贅婿也トアリ又前漢書賈誼傳ニハ秦人家富子壯則出分家貧子壯則出贅トアリ然レトモ史記ノ註ト前漢書ノ註トハ字義ノ解釋ヲ異ニシ史記ノ註ニ據レハ索隱曰贅婿女之夫比于子如人疣贅是餘利物也トアリ而シテ師古ハ更ニ補註シテ謂之贅婿者言其不當出在妻家亦猶人身體有疣贅非所應有也ト云ヘリ蓋贅ハ疣贅ノ人體ニ於ケル餘利物ナルカ如ク子ハ必有ラサルヘカラスルモ婚ハ必有ラサルヘカラスルモノニアラス男子ハ須ク父母ノ家ニ在ルヘク女家ニ在ルヘカラス其出テ女家ニ在ルハ女家ヨリ見テ猶身體ニ疣贅アルカ如シト云フニ在ルヘシ反之前漢書ノ註ニ據レハ贅質也家貧無有聘財以身爲質也ト説ク即物ヲ質トシ錢ヲ人ニ借ル者ハ後日常ニ其錢ヲ返還シ



復其物ヲ贖回スルカ如ク家貧シテ聘財ナキ者ハ妻ヲ迎フルヲ得サルカ故ニ自女家ニ入り其身ヲ以テ質ト爲シ以テ其妻ヲ得他日聘財ヲ作り其身ヲ贖還スルモノナルトス上述スル如ク贅ノ語ハ本來招婚ノ場合ニ用フヘキモノナレトモ後世招夫ノ行ハル、ニ至テ招夫ノ場合ニモ亦之ヲ用フ

臺灣ニ於テハ養媳閩族ニ於テ媳婦任粵族ニ於テ小媳婦ト云フ次款養媳ノ條ヲ參照スヘシノ爲ニ其夫ヲ迎フルコトアリ此場合ニハ其夫ハ招婿ニアラス招夫トスルヲ至當トス蓋養媳ハ將來家ニ在ル男子ニ配スヘキモノニシテ子婦タルノ名分ハ既ニ定ル故ニ其夫タル者ノ死後ニ於テ後夫ヲ招入スルモ其夫ハ子婦ノ後夫ニシテ女婿ニアラサレハナリ然レトモ(一)若養媳ヲ變シテ養女ト爲シタルトキハ其夫ハ招婿ト稱スヘシ此例少カラス例ヘハ養媳ノ成長シタル後其夫タルヘキ家男カ之ト婚姻スルヲ欲セス或ハ其家ノ尊長ニ於テ家男ノ妻トスルコトヲ欲セサル場合ニ別ニ之カ爲ニ招婿ヲ爲スコトアリ或ハ其夫タルヘキ者カ死シタル場合ニ之ヲ寡媳トセス養女トシテ招婿スルコトアルカ如シ(二)又北部ノ閩族間ニハ屢異姓ノ女子ヲ買置シ家ニ之カ夫タルヘキ男子ナキ場合ニモ尙媳婦仔ト稱スルコトアリ此場合ニハ名ハ媳婦仔タルモ實ハ養女タルニ過キス養者ニ對シテ子婦タル身分ヲ取得セス故ニ如斯媳婦仔ノ爲ニ招婿シタルトキハ尙招婿ト稱スルヲ可トス

(二) 招入婚ト他ノ婚姻トノ區別

(イ) 招入婚ト嫁娶婚トノ區別 嫁娶婚ニ在テハ女カ男家ニ入テ其家口ト爲ルト雖モ招入婚ニ在テハ男カ女家ニ入テ其家口ト爲ルト從テ離婚ノ場合ニハ前者ハ女カ男家ヲ去テ生家ニ歸宗シ後者ハ男カ女家ヲ去テ生家ニ復歸ス此區別ヨリ生スル效果ノ差異ハ後ニ之ヲ詳説スヘシ  
唯嫁娶婚ニ於テモ(一)寄禮ハ男カ女家ニ往キテ婚儀ヲ舉クルヲ以テ招入婚ニ類似スル所アルモ其男

ハ女家ノ家口ト爲ラス暫時滯留ノ後ハ男家ニ復歸スヘキヲ以テ招入婚ノ如ク或期間内又ハ終生女家ノ家口ト爲ルモノトハ全其趣ヲ異ニス(二)又嫁娶婚ノ中ニ招出婚ト稱スルモノアレトモ是唯男ヲシテ女家ニ對シ或義務ヲ負擔セシムルニ止マリ男ハ決シテ女家ニ入テ其家口ト爲ルコトナシ故ニ亦招入婚ト混同スヘカラサルモノトス

(ロ) 招入婚ト我國法ノ婿養子縁組及入夫婚姻トノ區別 臺灣ニ行ハル、招婿ト我國法ノ婿養子縁組トハ家女ノ爲ニ夫ヲ招入スル點ニ於テ相類似シ又招夫ト入夫婚姻トハ兩カラ婚姻ノ行爲ノミアリテ養子縁組ノ行爲ナキ點ニ於テ相類似スルヲ以テ屢混同セララル故ニ今此等ノ性質及效果ヲ略述シ以テ其差異ヲ示スヘシ

(一) 招婿ト婿養子縁組 我國ノ婿養子縁組ハ男カ家女ノ夫タルト同時ニ家女ノ父母ノ養子ト爲ル即婚姻ト養子縁組トノ二行爲アルモ臺灣ニ於ケル招婿ハ單ニ家女ノ夫タルニ止マリ家女ノ父母ノ養子ト爲ルコトナシ即唯婚姻ノ一行爲アリテ養子縁組ノ行爲ナシ此結果トシテ招婿ハ(一)妻ノ父母及其血族ニ對シテ血族ト同一ノ關係ヲ生セス單ニ妻親關係ヲ生スルニ止マル(二)招婿ハ本姓ヲ維持シテ女家ノ姓ヲ冒サス(三)招婿ハ當然女家ノ財産ヲ承繼スルノ權利ナシ唯或場合ニ女家ヨリ其財産ノ幾分ヲ酌給スルコトアルニ過キス(四)招婿ヨリ生シタル子女ハ女家ニ屬セス招婿ニ歸ス若女家ニ之ヲ取ラント欲スルトキハ別ニ過房子縁組ノ方式ヲ履マサルヘカラス

(二) 招夫ト入夫婚姻 招夫ト入夫婚姻トハ唯一ノ婚姻行爲アル點ニ於テ相類似スト雖モ招夫ノ妻タル者ハ(一)必シモ戸主タルヲ要セス(二)必其家ノ妻タリシヲ要ス(若家女タルトキハ招婿ノ内ニ入ル) (三)又招夫ハ女家ノ財産ヲ承繼スルノ權利ナク(四)其本姓ヲ維持シテ女家ノ姓ヲ冒サス(五)招婿ヨリ生



シタル子ハ招夫ニ歸ス若女家ニ與フルトキハ過房子縁組ノ形式ヲ履ムヘキモノトス  
第二 招入婚ノ沿革

招入婚ノ支那ニ行ハレタルハ果シテ何レノ時代ニ始ルヤ之ヲ審ニセスト雖モ前掲ノ史記滑稽傳ニ  
贅壻ノ語アリ前漢書賈誼傳ニ出贅ノ語アルヨリ見レハ其古代ニ於テ既ニ行ハレタルモノナルコト  
ヲ知リ得ヘシ朱子家禮ニハ以女招壻曰入贅俗曰入舍トアリ其註ニ在昔招贅俱有ト記シ且其書中ニ  
招壻ニ關スル請期及合卷ノ式ヲ舉ケタルモ律例ニ於テ未之ヲ掲タルニ至ラス然ルニ明律ハ其戸律  
婚姻ノ部ニ於テ遂壻嫁女ノ一律ヲ掲ケ始テ之ヲ律例上ニ認ムルニ至レリ現行大清律例ニモ亦此一  
律アリ且其條例ニ於テ婚姻成立ニ關スル要件(男女婚姻律附例第三)招壻ノ宗親及家産ニ關スル承繼  
權同上及立嫡子違法法律附例第三ヲ規定シタリ然レトモ此等ハ悉ク招壻ニ關スル規定ニシテ招夫ニ  
關シテハ古今ノ典禮及律例ニ於テ未何等ノ規定アルヲ見ス唯乾隆十一年ニ坐産招夫聽從民便若私  
昵圖謀有傷風化者應申禁隣族稟逐ノ一案アルノミ即招夫モ既ニ下流社會ニ於テハ夙ニ行ハレタル  
慣習ニシテ苟モ寡婦カ私自苟合シタルニアラスシテ婚家ノ主婚人ニ由テ之ヲ爲シ且招夫ニ於テ招  
家ノ財產ヲ横領スル等ノ企謀ナキニ於テハ官モ亦之ヲ認メタルモノナルヲ知リ得ヘシ  
臺灣ニ於テハ婚姻ハ嫁娶ニ因ルヲ正則ト爲スト雖モ或事情ノ爲ニ嫁娶ヲ爲ス能ハサルトキハ招入  
婚ヲ行フ然レトモ多クハ中流以下ノ社會ニ行ハレ特ニ招夫ノ如キハ一般ノ賤忌スル所ニシテ之ヲ  
爲ス者ハ概シテ下流社會ナリトス

第三 招入婚ノ目的

招入婚ヲ爲スノ目的ハ之ヲ招家ト被招者トノ二方面ヨリ觀察スルヲ要ス

(一) 招家ノ目的ハ概左ノ如シ

(イ) 養老又ハ生計ノ爲ニスルモノ 家ニ男子孫ナク或ハ男子孫アルモ幼弱又ハ多病ニシテ家政ヲ  
執ルニ堪ヘサルトキハ家女又ハ寡婦ニ招婚ヲ爲シ其夫ヲシテ一家ノ生計ヲ維持シ且老幼ヲ扶養セ  
シム此場合ニハ被招者ハ招家ノ産業ヲ管理シ若家産ナキトキ或ハ招家ノ財產ノ収益ニテ不足ナル  
トキハ自己ノ勤勞ヲ以テ一家族ヲ養贍セサルヘカラス  
生計又ハ養老ノ爲ニスル招壻ハ律例ノ認ムル所ニシテ臺灣ニ於テモ中流社會ニ尙之ヲ行フ者アレ  
トモ招夫ヲ爲スハ一般ニ之ヲ嫌忌シ貧家ニアラサレハ之ヲ行フ者ナシ蓋人ノ妻タル者ハ其夫ノ死  
後貞操ヲ守リ再婚ヲ爲サハ支那道德ノ本義トスル所ナレトモ夫ノ死後其獨力以テ舅姑子女ヲ  
扶養シ且前夫ノ祭祀ヲ營ムコト能ハサル事情アルトキハ後夫ヲ迎ヘ以テ其家計ヲ支持スルノ已ム  
ヲ得サル場合アルヘキヲ以テ乾隆十一年案ヲ以テ之ヲ公許スルニ至レリ然レトモ元來招夫ハ婦人  
從一而終ノ義ニ背キ道德上厭忌スヘキモノナルヲ以テ既ニ招夫ヲ許セルニ拘ラス一方ニ於テハ貞  
婦旌表ノ典又ハ娶婦賑恤ノ法ヲ設ケ務テ寡婦ノ守操ヲ獎勵シ他方ニ於テハ生家或ハ夫家カ強ヒテ  
其志ヲ奪ヒ寡婦ヲ再嫁セシムルヲ罰シ又婦婦カ私ニ後夫ヲ迎ヘ風化ヲ傷フノ行爲ヲ嚴禁シタリ  
臺灣ニ於テハ生計ノ爲ニスル招夫婚ノ實例少ラスト雖モ一般ニ厭忌スル所ニシテ貧困ナル婦婦ト  
雖モ尙其貞節ヲ守ル者ナキニアラス故ニ往時臺南府ニハ恤廢局ノ設アリテ寡婦ニシテ其家貧ナル  
者ニハ毎月一元半ヲ支給シ以テ其生計ヲ助ケタリ舊時ノ物價ハ甚廉ニシテ其一元半ハ現時ノ約四  
圓五十錢ニ相當シ寡婦ノ手工ニシテ得ル所ヲ合スレハ辛ク老幼三四口ヲ扶持シ得タリト云フ而シ  
テ舉人王藍玉ノ言フ所ニ依レハ恤廢局ニハ其所屬田産ナカリシカ故ニ道臺ハ毎年鹽館ノ利得ヲ之



ニ給シ以テ寡婦ノ扶助料ニ充テタリト云フ

(ロ) 繼嗣ヲ得ルカ爲ニスルモノ 家ニ男子孫ナク又男子孫アリ既ニ妻ヲ娶リタルモ子女ナクシテ死亡シタルトキハ家女又ハ寡婦ニ招婚ヲ爲シ其所生ノ一子ヲ得テ招家ノ祭祀又ハ財產ヲ承繼セシムルコトアリ異姓亂宗ハ律ノ禁スル所ニシテ條例(男女婚姻律)ニハ此場合ニ於テ別ニ同宗者ヨリ繼嗣ヲ立ツヘキコトヲ命シタリ然レトモ此規定ハ臺灣ニ行ハレス招婚招夫ノ子ヲ招家ノ養子孫ト爲スモノ多ク甚シキハ招家ニ既ニ男子孫アルモ尙子女ノ多キヲ欲シ招婚招夫ノ子ヲ取ルモノアリ

(ハ) 家女ヲ鍾愛シ其出嫁ヲ欲セス之カ爲ニ招婚ヲ爲スモノ 是富家ニ於テ稀ニ行ハル、ノ事例ニシテ例ヘハ妻ニ實女アルモ男子ナク却テ妾ニ男子アルトキニ妻ハ自己ノ實女ヲ嫁シ庶子ヲシテ全家產ヲ承繼セシムルヲ好マス或ハ其反對ニ後妻又ハ妾ニ女子ノミアリテ男子ナク後妻又妾カ其女ヲ出嫁セシムルヲ欲セサルトキニ夫カ妻妾ノ愛ニ溺レテ家女ノ爲ニ招婚ヲ爲シ家產ノ幾分ヲ酌給スルカ如シ然レトモ此事例ハ極テ少シ一般ニ如斯場合ニモ其女ヲ嫁シ妻妾ノ情ヲ慰スル爲ニ別ニ養子ヲ爲スヲ通常トス

(ニ) 被招者ノ目的 出費ハ男子ノ最恥ツル所ニシテ諺ニモ「有一碗飯可食、不肯被人招」ト云ヒ富豪紳士ノ子弟又ハ獨力支持スルノ資産技能アル者ハ之ヲ爲サス然レトモ(一)招婚ハ其聘財ノ額嫁娶ニ比シテ少ク且招夫ノ場合ニハ全之ヲ免除スルコトアリ故ニ貧窮ニシテ妻ヲ娶ルノ資力ナキ者ハ已ムヲ得ス他ニ出費シ他日聘財ヲ得タルトキニ之ヲ納レテ出合スルコトアリ(二)又稀ニ男女兩家ノ父母ニ於テ相親善シ男家ニ男子多ク女家ニ全之ナキ場合ニ之ヲ爲スモノアリ(三)或ハ又女家ニ其女ヲ出嫁セシムル能ハサル事情アリ男子ニ於テ必之ヲ得シトスルノ場合ニ之ヲ爲スコトアリ然レトモ此

等ハ實際稀有ノ例ニシテ通常出費ハ(一)ノ如ク貧窮ニシテ聘財ニ苦ム者ノ爲ス所トス特ニ招夫婚ニ於テ然リトス

## 第二項 招入婚ノ成立

招入婚ハ專男女兩家ノ便宜ヲ主トスルモノナリト雖モ亦婚姻ノ一種ナルカ故ニ其成立ニハ一般婚姻ニ必要ナル實質上及形式上ノ要件ヲ具備スルヲ要ス茲ニハ特ニ招入婚ノ成立ニ關スル要件ニ付テ説述スヘシ

### 第一 法令ノ規定

招入婚成立ノ要件トシテ法令ニ載セタルモノハ僅ニ戶律婚姻男女婚姻律ノ附例ニ規定セルノミ然モ招婚ニ關スルモノニ係リ招夫ニ關セス該規定ニ曰ク「招婚須憑媒妁、明立婚書、開寫養老或出舍年限、止有一子者、不許出費、其招婚養老者、仍立同宗應繼者一人、承奉祭祀、家產均分、如未立繼、身死、從族長依例議定」ト是ニ依テ觀レハ招入婚ノ要件ハ左ノ如キモノトス

獨子ハ出費スルコトヲ得ス獨子出費スレハ父母ヲ奉養スル者ナク且其宗祧ヲ斷絶スルニ至ルカ爲ナリ故ニ前掲條例ノ如ク之ヲ禁スト雖モ法文簡ニシテ其制裁ヲ示サ、ルカ故ニ獨子ニシテ出費シタルトキハ如何ナル結果ヲ生スヘキヤ明ナラスト雖モ蓋惟フニ獨子自出費シタル場合ハ不應律ニ問ヒ且父母祖父母ヨリ之ヲ取消スコトヲ得ヘク之ニ反シ獨子ノ父母祖父母又ハ期親尊長カ主婚タルトキハ主婚者ハ不應律ニ問ハルヘキモ其婚姻ハ之ヲ取消スコトヲ得サルヘシ且律例ハ絶對的ニ廢家絶家ヲ禁セス又離異ヲ命スルノ明文ナキカ故ニ官ヨリ進テ離婚ヲ強制スルコトナカルヘシ



養老ノ爲ニ塔ヲ招ク者ニ對シテハ右附例ノ規定スル所ニ據ルニ必別ニ同宗ノ者一人ヲ立テ以テ祖  
 先ノ祭祀ヲ承繼セシムヘキコトヲ要ス即塔ハ單ニ其女ノ夫トシテ其家ニ入ルニ止マリ決シテ其家  
 ヲ承繼スルコト能ハス蓋是異姓亂宗ナレハナリ故ニ此場合ニハ必別ニ同宗中ヨリ宗祧承繼者ヲ立  
 テサルヘカラス然レトモ養老ノ爲ニ塔ヲ招クハ其家ニ全男子孫ナキ場合ノミナラス男子孫アリト  
 雖モ其幼弱ナルカ如キ場合ニハ尙塔ヲ招クコトアリ此場合ニハ敢テ應繼者ヲ立ツルノ要ナキカ如  
 シ然ルニ前掲條文ニハ一般ニ塔ヲ招キ老ヲ養フ者ハ同宗中ヨリ承繼人一人ヲ選立スヘキコトヲ規  
 定スルヨリ見レハ招塔ヲ爲スハ男子ナキ場合ニ限ルカ如シト雖モ是唯承繼スルヘキ男子ナキ場合  
 ニ付テ規定シタルニ過キスシテ男子アル者ニハ敢テ招塔ヲ禁スルノ趣旨ニアラスト解スルヲ至當  
 トスヘク從テ別ニ男子アル場合ニハ承繼人ヲ選立スルヲ要セサルヤ勿論ナルヘシ  
 又養老ノ爲ニ招塔シタルニ拘ラス此規定ニ背キ別ニ同宗ノ應繼者ヲ立テサルモ之カ爲ニ招塔ニハ  
 何等ノ影響ヲ生スルコト莫ルヘク唯其所招ノ塔ハ異宗ニシテ後繼者タル能ハサルカ故ニ爾後必別  
 ニ後繼者ヲ選立スルヲ要スヘキノミ

臺灣ニ於テハ獨子出費ノ禁行ハレス其家ニ父母祖父母アリ現ニ之カ扶養ヲ要スル間ハ出費スルコ  
 トナシト雖モ其死後ニ於テハ或ハ父祖ノ神主ヲ親族ニ託シ置キ歲時ニ歸來シテ其祭祀ヲ營ミ或ハ  
 之ヲ持シテ招家ニ入ルモノアリ熟蕃部落ニ於テハ屢父母ヲ伴ヒテ出費スルモノアリ  
 招婚ニ於テモ婚書ヲ作成スヘキコト嫁娶ニ異ラス然レトモ其婚書内ニハ特ニ養老又ハ出舍ノ年限  
 ヲ記載スルヲ要ス條例ニ明立婚書開寫養老或出舍年限ト規定セルハ即是ナリ養老トハ家女ノ父母  
 祖父母ヲ扶養スルノ謂ニシテ招塔ハ此等ノ老若カ死亡スルマテ其家ヲ出ルコトヲ得ス出舍トハ招

入ヲ入舍ト云フニ對スル語ニシテ招塔カ或期間招家ニ同居シタル後其妻ヲ伴ヒテ其家ヲ出ルヲ云  
 フ其年限ニ付テハ法令上特ニ制限スル所ナキヲ以テ二年三年乃至十年二十年雙方ノ合意ヲ以テ之  
 ヲ定ムルコトヲ得ヘク又或場合ニ於テハ終生招家ニ留ルコトヲ約シ或ハ條件ノ到來ヲ以テ其期限  
 ト爲スコトヲ得ヘシ例ヘハ招家ノ男子孫カ成長シテ妻ヲ娶リタルトキ或ハ招塔ヨリ若干ノ聘金ヲ  
 補貼シタルトキニ其出舍ヲ許スト云フカ如シ條例ニハ未此要件ヲ缺キタル場合ノ制裁ヲ載セス然  
 レトモ敢テ婚姻ノ成立ヲ妨クルコトナク唯當事者ハ後日ニ於テ之ヲ補充スルコトヲ得ヘキモノナ  
 ルヘシ

以上專招塔ニ關スル規定ナレトモ招夫ニ關シテモ亦之ヲ準用スヘシ蓋招塔ト招夫トニ依リ此點ニ  
 付テ何等區別スル所アラサレハナリ

第二 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テモ此規定ハ能ク行ハレ概シテ婚書ヲ立テ之ニ婚姻スヘキ男女ノ姓名年齢養老及出舍ノ  
 年月條件ヲ記シ且被招者カ招家ニ對シテ負擔スヘキ義務ヲ掲ケ主婚人及媒人之ニ連署スルヲ常ト  
 ス然レトモ又稀ニハ嫁娶ノ如ク乾書坤書ヲ授受シ養老及出舍ノ年限等ヲ口約ニ止ムルモノアリ又  
 全然口約ニ止メテ何等ノ書面ヲ作ラサルコトアリ此等ノ場合ニ後日爭議ノ生スルトキハ媒人ニ於  
 テ證人タルノ責任ヲ有スルモノトス  
 臺灣ノ實際ニ於テ授受スル招婚契字ハ參考書中收載セル所(參考書第二編第三章第三節  
 第一款招入婚第一乃至第六)ニ就テ參照スヘク而  
 シテ此等招婚字ニ記載スル重要事項ハ概左ノ如シ

- 一 婚姻スヘキ男女ノ姓名及年齢



- 二 聘金ノ授受アリタルトキハ其旨
- 三 出舎ノ年限及條件ヲ約シタルトキハ其旨
- 四 被招者カ招家ニ對シテ或義務ヲ負擔スヘキコトヲ約シタルトキハ其旨例ヘハ其生兒ヲ以テ招家ニ過房セシムヘキコト或ハ招家ノ老幼ヲ扶養シ又ハ葬祭ヲ營ムヘキコト等ノ如シ
- 五 招家ノ財産或ハ招婚後ニ増殖シタル財産ニ關シテ被招者ニ或權利ヲ付與シタルトキハ其旨
- 六 被招者カ招婚後ニ尙其本生父母祖父母ニ對シ扶養又ハ祭祀ノ義務ヲ負フコトヲ約シタルトキハ其旨
- 七 約字作成ノ年月
- 八 主婚人知見人及媒人ノ署名

招婚字ハ通常二通ヲ作り招家ト被招者(又ハ其生家)ニ各一通ヲ保持スルヲ多シトスト雖モ中ニハ單ニ一通ヲ作り或ハ招家ヨリ被招者ニ付與シ或ハ被招者ヨリ招家ニ付與スルモノアリ

**第三 聘財ノ授受**

招婚ニ於テモ亦嫁娶ニ於ケルカ如ク男家ヨリ女家ニ聘金ヲ送ルヲ常トス其金額ハ地方ニ依リ又其家ノ貧富ニ依リ多少アリテ一定セスト雖モ概シテ嫁娶婚ニ比シテ甚少ク貳圓ヨリ五六拾圓ノ間ニ在リ中ニハ全然之ヲ缺キ單ニ禮物ヲ送ルニ過キサルモノモアリ聘金ヲ送ルノ方法ハ或ハ一時ニ之ヲ爲スモノアリ初其一部凡三分ノ一ヲ送テ送定ト爲シ成婚ノ前日ニ其殘額ヲ送ルモノアリテ一定セス而シテ聘金ハ最初ハ皆如斯或ハ全然之ヲ缺キ或ハ又之アルモ甚少額ナリト雖モ後日出舎ノ場合ニハ更ニ聘金ヲ納入スヘキコトヲ約スルモノ多シ

聘金ハ元來聘禮タルヘキモノニシテ必之ヲ授受スルヲ要スヘキモ其多少ヲ問フヘキニアラス然レトモ後世ニ及ヒテハ下等社會ハ比々皆財ヲ論シ聘金ハ妻ヲ娶ルノ儀禮タルヨリモ寧妻ヲ買フノ身價タル性質ヲ帶フルニ至レルコトハ正式ノ婚姻ノ部ニ述ヘタルカ如シ而シテ招婚ニ於テ(一)其聘金ノ嫁娶ニ比シテ少ナキコト(二)或ハ全然聘金ヲ缺クモノアルコト(三)及後日強ヒテ出舎スル場合ニハ更ニ多額ノ聘金ヲ女家ニ納ルヘキコトノ三點ハ益聘金カ女ノ身價タルノ實ヲ現ハセルモノトス蓋招婚ニ於テ聘金ノ少額ナルハ被招者カ女家ニ入り勞役ニ服シ家計ヲ助ケ或ハ其所生ノ子ヲ招家ニ與ヘテ聘金ノ不足ヲ補フニ因ルナリ又其豫約ノ年限未到達セサルニ強ヒテ出舎スルトキニ再聘金ヲ納レサルヘカラサルハ是前ニ送リタルハ聘金ノ一部ニシテ殘部ハ若干年間ノ勞力ニ依リ之ヲ補足スルノ計算ナリシニ今半途ニシテ出舎スルヲ以テ更ニ金ヲ出シテ之ヲ完足スルノ意ナリ依是觀之聘金ハ表面上婚姻ノ聘禮ナリト雖モ實ハ妻ノ身價タルモノニシテ只將來妻ノ實家ト相往來スル點ニ於テ賣斷ト異ルモノアルニ過キス

**第四 招婚ノ儀式**

(一) 招婚ノ場合

招婚ノ儀式ハ嫁娶ニ比シテ極テ簡單ナリ(一)豫吉日ヲトシ媒人新郎ヲ率ヒ女家ニ至リ廳堂ニ坐シ媒



人房ニ入り新娘ヲ引キ來ル男女同シク天地ヲ拜シ然ル後同房ニ入り合卷ノ禮ヲ舉ク婚姻ノ費用ハ房内ノ鋪設費即被蒲團席敷物蚊罩蚊帳等ノ費用及儀式ノ費用即香燭燈竹等ヨリ當日客ヲ招クノ費用等ニシテ其額ハ通常銀貳拾圓ヨリ六拾圓ニ至ル皆男子ノ負擔スル所ニシテ成婚前十餘日之ヲ女家ニ送ルヲ常トス然レトモ當初ノ協議ニ依リ或ハ專女家ニ於テ之ヲ負擔シ或ハ又雙方ニ於テ分擔スルコトアリ(二)成禮ノ後三日婿女家ノ神主ヲ拜シ其女ノ父母祖父母ヲ拜シ後餘親ト相見ユ此日客ヲ招キ宴ヲ開ク又別ニ日ヲ選ヒ婿其妻ト共ニ生家ニ至リ廟見シ其父母祖父母ヲ拜ス此時ニハ別ニ宴ヲ開カス而シテ合卷ヲ了レハ婚姻ハ完全ニ成立スルモノトス

(二) 招夫ノ場合

招夫婚ハ前夫ノ喪期中ニ之ヲ舉行スルヲ得ス是居喪嫁娶律ノ規定スル所ナリ然レトモ臺灣ニ於テハ下流ノ貧民現在ノ糊口ニ窮シ其喪期ノ畢ルヲ待タスシテ招夫婚ヲ爲スモノ多シ招夫ノ儀式ハ招婿ヨリ尙簡短ニシテ後夫媒人ニ導カレテ招家ニ入り或ハ親族ヲ會シテ酒宴ヲ開クモノアリ或ハ只圓仔ヲ食シ洞房ニ入ルノミナルコトアリ廟見ノ禮ハ之ヲ行フコトアリ行ハサルモノアリ一定セス

第三項 招入婚ノ效力

第一 招婚ニ基ク家族關係

招婿又ハ招夫ハ婚姻ニ因リ招家ニ入り其家族ト爲リ其家ノ家長權ニ服ス然レトモ招家ノ繼嗣ト爲リタルニアラサルヲ以テ其本姓ヲ改ムルコトナク依然生父ノ姓ヲ保持ス又招家ノ財產ハ當然之ヲ承繼スルノ權ナシト雖モ招家ニ男家屬全然ナキトモ或ハ之アルモ幼弱ニシテ家政ヲ執ルニ堪ヘザ

ルトキハ立テ保甲上ノ家長ト爲ルコトヲ得

第二 招婚ニ基ク親族關係

(一) 被招者ト其本生親族トノ關係 被招者ハ招家ノ養子ト爲リタルニアラス故ニ(一)依然生父ノ宗ヲ以テ本宗トシ生家ノ親族トノ間ニ服制ヲ降スコトナシ從テ本生祖父母母ノ神主及墓牌ニハ尙孝男又ハ孝孫トシテ其名ヲ列ス(二)然レトモ被招者ハ最早生家ノ財產ヲ承繼スルノ權利ナク其出合セサル以前ニ家産ノ分割行ハル、トキハ其一份ヲ取得スルコトヲ得ス但父母兄弟ノ任意ニテ其幾分ヲ酌給スルコトアリ實際ニ於テ招婚ハ貧家ノ子弟ニ多キヲ以テ如此問題ヲ生スルコトナシト雖モ若出費後ニ於テ其父カ多額ノ財產ヲ作りタルトキハ被招者ハ招家ト協議シ其妻子ヲ伴ヒ生家ニ復歸シ鬪分ニ與ルヲ常トス(三)又被招者ハ生家ノ祖父母母ヲ奉養スルノ義務ヲ免ル是條例ニ於テ獨子ノ出費ヲ禁シ臺灣ニ於テモ獨子ハ祖父母母ノ死後ニアラサレハ出費セサル所以ナリ然レトモ初ニ兄弟アリタル者カ他ニ出費シタル後ニ至テ其兄弟死亡シ或ハ殘疾ニ罹リ父母祖父母ヲ奉養スル能ハサルトキハ被招者ニモ亦奉養ノ義務アリ或ハ招家ト協議シテ生家ニ歸ルカ或ハ父母祖父母ヲ招家ニ迎フルカ或ハ定期ニ扶養料ヲ送ルカ何レカノ方法ヲ取ラサルヘカラス招婚ノ契字中ニ特ニ生家ニ對スル扶養及葬祭ノ義務ヲ掲ケタルモノニ在テハ勿論ナリト雖モ之ナキ場合モ亦被招者ハ奉養者ナキ生家ノ祖父母母ニ對シテハ扶養ノ義務ヲ免ル、ヲ得ス

(二) 被招者ト招家ノ親族トノ關係

(イ) 招婿ノ場合 招婿ハ招家ノ養子ニアラス故ニ招家ノ親族トハ血族ニ準スル關係ヲ生セス單ニ姻族關係ヲ生スルニ過キス即妻親服圖ニ列載セラレタル者ノミヲ以テ妻親ト爲シ且妻ノ父母ト互



ニ認麻ノ服ヲ以テ相報フルノ外ニ服關係ヲ生セス然レトモ臺灣ニ於テ招入ノ塔ハ嫁女ノ塔ヨリ其情誼厚シトシ(二)妻ノ父母ヨリ塔ヲ呼ヒテ半子ト爲ス半ハ子ノ如シト云フノ義ナリ其養老ノ爲ニスルモノ或ハ年久シク招家ニ在テ其家計ヲ補助シタル者ニハ家産ノ幾分ヲ酌給スルコトアリ(三)又招塔モ妻ノ父母ノ死亡シタル際ニ期年乃至三年ノ喪ニ服スルコトアリ

(ロ) 招夫ノ場合

(一) 招夫ト妻ノ本生親族トノ關係 招夫ハ妻ノ本生親族ニ對シ外姻關係ヲ發生シ妻ノ父母ト互ニ認麻ノ服ヲ以テ相報フルコト嫁娶ノ場合ニ同シ

(二) 招夫ト妻ノ前夫ノ親族トノ關係 招夫ハ招家即妻ノ前夫ノ親族ニ對シテ何等ノ親族關係ヲ發生セス故ニ其相干犯シタル場合ニハ凡人トシテ之ヲ論ス唯前夫ノ子ニ對シテ繼父子ノ關係ヲ生シ前夫子ハ招夫ノ爲ニ期年ノ喪ニ服スヘキモノトス但招夫カ出舍シタル後ハ不同居ノ繼父トシテ齊衰三月ノ喪ニ服ス然レトモ臺灣ニ於テハ招夫ヲ以テ改嫁スル子婦ノ後夫ト同視スルコトナク其情誼厚キ者ハ之ヲ接面子ト稱シ(二)之ニ幾分ノ家産ヲ酌給シ(三)招夫モ亦前夫ノ父母ノ爲ニ七々日乃至期年ノ喪ニ服スルコトアリ又臺灣ニ於テ繼父ハ前夫ノ子ヨリ呼ヒテ後叔ト爲シ其反對ニ繼父ヨリ前夫ノ子ヲ前人子ト稱ス

(三) 被招者ノ妻ト被招者ノ本生親族トノ關係

被招者ノ妻ヨリ其夫ノ本生宗ヲ呼ヒテ夫族ト爲シ其他夫ノ外親ニ對シテモ親族關係ヲ發生スルコト嫁娶ノ場合ニ同シ而シテ夫ノ宗族ヨリ妻ヲ同宗親ノ妻ト爲ス其服制及報服ハ亦嫁娶ノ場合ニ同シ

(四) 被招者ノ妻ト招家ノ親族トノ關係

(イ) 招塔ノ場合 招塔ノ妻ハ依然生家ニ留リ一面夫權ニ服従スルト同時ニ他面ニ於テ尙生家ノ尊長權ニ服従スト雖モ夫ノ同宗タル身分ヲ取得シ其本姓ノ上ニ夫姓ヲ冠シ之ヲ在室ノ女ト同視スルコトナク生家ノ親族トハ互ニ其服等ヲ降下ス此點ニ於テハ全出嫁ニ準スヘキモノトス然レトモ臺灣ニ於テハ尙之ヲ在室ノ女ト爲シ生家ノ親族トハ本來ノ正服ニ從フ

(ロ) 招夫ノ場合 招夫ノ妻ハ依然前夫ノ家ニ留リ一面招夫ノ夫權ニ服従スルモ他面ニ於テ尙前夫ノ家ノ尊長權ニ服従ス然レトモ(一)招夫ノ同宗タル身分ヲ取得シ其本姓(生父ノ姓)ノ上ニ招夫ノ姓ヲ冠シ前夫ノ姓ヲ冠セス(二)從テ其情ニ於テハ尙前夫ノ父母兄弟等ト關係ヲ保持スルモ義ニ於テハ之ト相絶チ其間ニ親族關係ヲ認メス唯前夫ノ父母祖父母ハ故ノ夫ノ父母祖父母トシ其干犯セル場合ニハ凡人ト同視セスト雖モ其他ノ親族ト干犯シタル場合ハ凡人トシテ之ヲ論ス(三)又前夫トノ間ニ生シタル子女ニ對シテハ尙親子關係ヲ維持スルモ嫁母トシテ之ヲ見服ハ齊衰期年トシ且母ヨリ子ニ對シテ報服ナシ此等ノ點ニ於テハ招夫ノ妻ハ全改嫁シタル婦ニ同シ然レトモ臺灣ニ於テハ招塔ノ婦ヲ以テ改嫁ノ婦ト同視セス其招家ニ於ケル親族關係ハ依然志ヲ守ル所ノ寡婦ニ準ス即招夫ノ妻ハ前夫ノ家ニ於テ婦タル身分ヲ保持シ前夫ノ父母兄弟等ハ尙其夫族ニシテ前夫ノ父母ヨリハ依然之ヲ媳婦ト呼ヒ伯叔兄弟等ヨリ姪婦又ハ兄嫂弟婦ト呼ヒ其服關係モ前夫在世ノ時ニ異ラス從テ臺灣ニ於ケル招婚ノ寡婦ハ前後二種ノ夫族ヲ有シ前夫ノ宗族モ現夫ノ宗族モ共ニ夫族ト稱ス但官ニ對スル場合ニハ現夫ノ姓ヲ冠スヘキハ勿論ナリ

第三 被招者ノ招家ニ對スル權利義務



招婚ハ男カ女家ニ入ルモノナルヲ以テ男ハ女家ニ對シテ特別ノ權利義務ヲ生ス即左ノ如シ

(一)同居ノ義務 被招者ハ一定ノ期間招家ニ同居スルノ義務ヲ負ヒ招家ノ同意ヲ得ルニアラサレハ其家ヲ出ツルコトヲ得ス即養老ノ爲ニスルモノハ招家ノ老耆招婿ニ在テハ妻ノ祖父母及父母招夫ニ在テハ前夫ノ祖父母及父母ノ其身ヲ終ルマテ又別ニ出舍ノ期限及條件ヲ定メタルモノニ在テハ其期限又ハ條件ノ到來スルマテ招家ニ留ラサルヘカラス若半途ニシテ強テ其家ヲ出ルトキハ別ニ聘財ヲ女家ニ納レサルヘカラス契字中ニ特ニ之ヲ明載スルモノ少カラス

(二)扶養ノ義務 被招者ハ自己ノ勞動ヲ以テ招家ノ生計ヲ扶助スヘク又招家ノ家族ニシテ死亡シタル者アリテ其家産ヲ以テ葬埋スル能ハサルトキハ被招者ノ私財ヲ以テ之カ葬祭ヲ營ムノ義務アリ其反對ニ招家モ亦被招者ヲ扶養スルノ義務ヲ有シ其死亡シタルトキハ之ヲ葬埋セサルヘカラス

(三)其他被招者カ招家ニ對スル義務 被招者カ招家ニ對スル義務ハ豫婚約ヲ以テ定ムルヲ常トス(參考書第二編第三章第三節第一及第六ノ中)其主タルモノハ(一)所生ノ子ヲ以テ招家ニ過繼セシムヘキコト通常第二子ヲ以テ招家ニ與フルモ時ニ第一子ヲ以テ之ニ與ヘ或ハ兩家ニ均分スヘキコトヲ約スルモノアリ(二)招家ノ家政ヲ處理シ其老幼ヲ撫養スヘキコト(三)招家ノ祭祀ヲ營ムヘキコト等ナリトス

(四)被招者ノ相續權 被招者ハ招家ノ養男ニアラス故ニ(一)招家ノ宗祚ヲ承繼スルコトヲ得ス臺灣ニ於テハ被招者ニシテ招家ノ祭祀ヲ營ムコトアルモ之ヲ以テ宗祚ヲ承繼シタルモノト云フヘカラス其繼嗣ノ定立セラル、迄假ニ其祭祀ヲ攝行スルニ過キス(二)當然招家ノ財産ヲ承繼スルノ權ナシ唯其招家ノ尊長ノ任意ニ依リ幾分ヲ酌給セラル、コトアルニ過キス此點ニ付テハ財産承繼ノ部ニ於テ詳述スヘシ(三)然レトモ被招者ハ招家ニ男家族ナク又之アルモ幼弱ナル場合ニハ立テ保甲上ノ

家長ト爲ルコトヲ得ヘシ

第四 被招者ト招家トノ財産關係

被招者ト招家トノ財産關係ハ被招者ノ特有財産招家ノ原有財産招婚後ニ増殖シタル財産及被招者ノ子ノ承繼權トニ分説スルヲ要ス

(一)被招者ノ特有財産 被招者ハ多ク貧窮ニシテ自妻ヲ娶ルノ資力ナキ者ナルヲ以テ特有財産ヲ有スルコト稀ナリ唯其被服器具又ハ少許ノ私錢ヲ有スルコトアルモ此等ハ被招者自之ヲ管理シ其死後ニ於テハ其子ニ歸シ子ナキトキハ招家ニ歸ス招家ニ於テ被招者ノ祭祀ヲ爲スコトヲ欲セサルトキハ之ヲ其神主ニ附シテ生家ニ返付スヘキモノトス

(二)招家ノ原有財産

(イ)招婿ノ場合 男女婚姻律ノ附例ニ據レハ養老ノ招婿ハ招家ノ繼子ト其家産ヲ均分スルコトヲ得ヘク立嫡子違法律ノ附例ニ據レハ其他ノ招婿モ岳父母ニ喜悅セラル、トキハ財産ノ幾分ヲ酌給セラル、コトヲ得ヘシ然レトモ臺灣ニ於テハ招婿ハ唯婚約ニ依リ招家ノ財産ヲ管理スルコトヲ得ルニ過キスシテ當然之ヲ取得スルノ權ナシ但最初ノ婚約ニ依テ招婿ニ家産分得ノ權ヲ與ヘタル場合又ハ招家尊長ノ意思ニ因テ之ニ財産ヲ酌給スルハ(參考書第二編第三章第三節第一及第六ノ中)此限ニ在ラス然レトモ招婿ニ財産ヲ與フルハ多クハ農具牛隻若クハ一二年間ノ食糧又ハ金錢ナルヲ以テ特ニ圖書中ニ掲載シタルモノ少シ而シテ招家ノ家産ハ招婿ノ妻タル家女ノ兄弟又ハ其子孫ニ於テ承繼シ或ハ招婿ノ子ニシテ招家ノ嗣ト爲リタル者ニ於テ之ヲ承繼ス若以上ノ承繼者ナキトキハ招婿ノ妻ニ於テ承繼スルモ他日其子ノ出生シタルトキハ之ヲ招家ノ嗣ト爲シ之ニ傳ヘサルヘカラス



(ロ) 招夫ノ場合 條例ニ於テ招夫カ招家ノ財産ヲ取得スルコトニ關シ何等ノ規定ナク乾隆十一年ノ例ニハ招夫カ招家ノ財産ヲ圖謀スル場合ニ親族及近隣ヨリ之ヲ革逐スルコトヲ許セリ故ニ招夫ハ招婿ノ如クニ招家ノ財産ヲ取得スヘキ權利ナシトスルヲ至當トス然レトモ功勞アル招夫ニ招家カ任意ニテ家産ノ幾分ヲ贈與スルハ妨ナキ所ナルヘシ臺灣ニ於テハ婚約ヲ以テ特ニ其幾分ヲ與フヘキコトヲ定メ又其功勞ニ依リ招家ヨリ之ヲ酌給スルコトアリ(參考書 同上)而シテ招家ノ財産ハ招家ノ繼嗣ニ於テ之ヲ承繼スヘク繼嗣ナキ場合ニハ招夫ノ妻ニ於テ承繼シ他日子女ノ生レタル後之ヲ前夫ノ子ト爲シテ之ニ傳フヘキモノトス

(三) 招婚後ニ増殖シタル財産 招婚後ニ増殖シタル財産ハ通常之ヲ招家ト被招者ノ共有ト爲シ他日被招者ニ其一半ヲ與フ契字中ニ特ニ之ヲ明載スルモノアリ(參考書 同上)然レトモ又全然之ヲ招家ニ歸シ他日招家ヨリ其幾分ヲ酌給スルコトアリ或ハ亦全然之ヲ與ヘサルモノアリ

(四) 被招者ノ子ノ財産承繼 被招者ノ子ハ(一)唯其父ノ財産(被招者ノ特有財産又招家ヨリ分得シタル財産ヲ承繼スルノ權アルノミニシテ招家ノ財産ニ對シテハ何等ノ權利ヲ有セス(二)然レトモ招家ニ過繼シタルトキハ他ノ招家ノ繼嗣ト其財産ヲ均分スルノ權ヲ有シ(三)若父ト招家トノ兩親ヲ兼承シタルトキハ雙方ノ財産ヲ合セ承クルコトヲ得ヘシ

#### 第四項 出 舍

出舍トハ被招者カ妻ヲ伴ヒ招家ヲ出テ、別居スルヲ云フ其生家ニ歸ルト別ニ居住ヲ定ムルトツ間ハ臺灣ニテハ出舍ト云ハス伴妻出去ト云フ筈ニハ條例ニ用フル所ノ出舍ノ語ヲ採ル

#### 第一 出舍ノ原因

(一) 婚約ニ因ル出舍 豫婚約ニ依リ出舍ノ原因タル事由ヲ定メタルトキハ其事由ノ生スルト共ニ出舍スルコトヲ得ルモノトス例之豫定セル出舍ノ年限ノ滿了セル時或ハ養老ノ爲ニシタルモノカ其老者ノ死亡シタル時或ハ幼者ヲ撫育スル爲ニシタルモノカ其幼者成年ニ達シ妻ヲ娶リタル時或ハ豫定セル聘金ヲ納メタル時等ニ出舍スルモノ是ナリ(參考書 第二編第三章第三節第一及第六ノ中)

(二) 協議ニ因ル出舍 是被招者カ入費シタル後ニ招家ノ尊屬ト協議ノ上出舍スルモノニシテ其原因ハ一定セス或ハ妻又ハ前夫ノ弟姪カ成長シテ家事ヲ處理スルニ堪フルニ至リタルトキ或ハ被招者ト妻又ハ前夫ノ父母ト和合セサルトキ或ハ被招者ノ本生家ニ承繼者ノ絶エタルトキ等ニ在リトス而シテ協議上ノ出舍ノ場合ニハ被招者ヨリ招家ニ更ニ聘金トシテ若干ノ金額ヲ納ル、モノアリ或ハ養老等ノ名義ヲ以テ爾後毎年若干ノ金額ヲ送ルモノアリ又反對ニ招家ヨリ被招者ニ幾分ノ財產ヲ酌給シ或ハ被招者ニ半年乃至一年又ハ二年分ノ食料ヲ與フルモノアリ此例鹽水港廳下關仔嶺庄其他熟蕃部落ニ多シ而シテ其額ハ招家ノ貧富情誼ノ厚薄等ニ依リ一定セス

(三) 強制ニ因ル出舍 律例ノ規定ニ依レハ招家ノ尊屬カ故ナク婚ヲ放逐シ或ハ其女ヲ他ニ嫁シ或ハ再婚ヲ招クトキハ官ハ出舍ノ期限未到ラサルモ其女ヲ前婚ニ與ヘテ出舍スルコトヲ許ス但前婚カ其女ト完聚ヲ欲セサルトキハ前ニ女家ニ贈リタル財禮ヲ取戻シテ離婚セシムルモノトス即戸律婚姻逐婚嫁女律ニ左ノ如ク規定ス

凡逐已入之婚嫁女、或再招婿者、杖一百、其女不坐、如招贅之女、通同父母、逐婿、改嫁者、亦杖一百、後婚 男家知而娶、或後者同罪、未成婚者、各減五 不知者、亦不坐、其女斷付前夫、出居完聚、



而シテ其註ニハ此條指入贅之婿言、無故逐離贅婿、或將女另嫁他人、或再招他人爲婿(中略)其女斷付前夫、聽其出居完聚、翁婿之義雖絶、夫婦之恩未離也。ト説キ又輯註ニハ、男女婚姻律條例言、招婿者明立婚書、開寫養老出舍年限、此翁婿義絶、不可共居、不得仍拘原立婚書之限、故曰出居完聚。ト記ス尙集註ニハ、按輯註云、若前夫以女失節、不願完聚者、量追財禮、其女仍與後夫離異、不得如男女婚姻條、倍追財禮、女從後夫、蓋彼是初婚、此是再嫁也、其說雖正、但改嫁係由父母、若再離異、不又失節乎、似應臨時酌斷。ト記セリ  
右ハ招婿ノ場合ニ關スル規定ナレトモ亦以テ招夫ノ場合ニモ準用スヘキモノナルヘシ

第二 出舍ノ效果

被招者カ其妻ト共ニ出舍スルトキハ恰モ嫁娶セル夫妻ノ關係ニ等シ

(一) 家族關係 婿ハ出舍ニ因リ招家ノ戶籍ヲ脱シ本生家ノ籍ニ入り或ハ別ニ籍ヲ立ツ

(二) 招家ノ老幼扶養ノ義務 妻又ハ前夫ノ父母ヲ養ヒ弟姪ヲ育スル等ノ義務ハ出舍ト共ニ消滅ス但招婚契約ノ時或ハ出舍ノ時別ニ協約アルモノハ此限ニ在ラス

(三) 所生ノ子女 子ハ夫ニ屬スヘキモノナルヲ以テ之ヲ伴ヒテ出舍スルヲ常トス但最初招婚ヲ爲スノ目的カ承繼者ヲ得ルニ在ルトキハ多クハ其第二子ヲ招家ニ與ヘサルヘカラス然レトモ初ノ契約ニ依リ或ハ第一子或ハ第二子ノ内ニテ其一子ヲ與フルモノアルコト前ニ述ヘタル所ナリ

(四) 妻ノ地位 妻ハ出舍ト共ニ其生家又ハ前夫家ノ家ヲ脱シテ現夫ノ家ニ入ル故ニ臺灣ニ於テモ招婿ノ妻ハ之ヲ出嫁ノ女ニ準シ招夫ノ妻ハ之ヲ改嫁ノ婦ニ準シ招家ニ對シ喪服ヲ降等シ(家女)或ハ全親族關係ヲ喪失ス(寡婦)

(五) 被招者ノ財産 被招者ハ自己ニ屬スル財産ヲ携ヘテ出舍スルヲ得其招家ノ財産ニ付テハ招家

ノ意見ニ依リ或ハ之ヲ酌給シ或ハ全之ヲ給セス

(六) 被招者ノ生家ノ財産 被招者カ出舍シタルトキハ後日其本生家ノ財産ノ關分ニ當テハ他ノ兄弟ト同様ニ平等ノ配分ヲ受クルヲ得ルモノトス若既ニ關分ヲ爲シタル後ニ出舍歸來セルトキハ族親商議ノ上既ニ配分ヲ受ケタル兄弟ヨリ幾分ヲ酌給ス然レトモ元來其子ヲ出資セシムルハ多クハ貧者ナルヲ以テ財産ノ關分ニ付問題ノ生シタル實例ナシ

第五項 招入婚ノ解消

招入婚ノ解消ハ被招者カ尙招家ニ留ルトキニ行ハル、モノト出舍ノ後ニ行ハル、モノトニ分ツヘシ而シテ出舍後ニ行ハル、モノハ嫁娶婚ノ場合ニ行ハル、モノト異ルコトナキヲ以テ之ヲ略シ茲ニハ招入中ニ行ハル、モノニ付テ説述スヘシ

招入婚ノ解消ニモ亦夫妻一方ノ死亡、婚姻ノ取消及離婚ノ三アリ其内婚姻ノ取消ハ嫁娶婚ノ場合ト同様ニシテ唯被招者カ女家ヲ出テ、生家ニ復歸スルノ差異アルノミ故ニ之ヲ略シ他ノ二者ニ付説述スヘシ

第一目 夫妻一方ノ死亡

第一 總説

招入婚ニ於テモ亦夫妻一方ノ死亡ハ婚姻ノ解消ヲ來シ生存セル他方カ再婚スルモ重婚ト爲ルコトナシ然レトモ(一)其婚姻ハ絶體的ノ解消ニアラスシテ生存者ト死者ノ親族トノ間ニハ尙親族關係



ヲ維持シ下ニ説カカ如ク被招者ノ死後ニ其神主ヲ生家ニ返還シ或ハ被招者ノ生家ヨリ妻ニ休書又ハ贖身字ヲ交付シ或ハ妻カ再婚シタルトキ又ハ妻ノ死後ニ被招者カ招家ヲ出テタルトキニアラサレハ其關係ヲ絶止セス(二)被招者ノ妻ハ其夫ノ喪期中ハ再婚スルコトヲ得ス又其亡夫ノ同宗親トハ絶對ニ婚姻スルコトヲ得サルモノトス(前款婚姻ノ成立實(實上ノ要件参照))

第二 被招者ノ死亡

被招者死亡スルモ(一)其妻ハ依然其夫ノ親族ト親族關係ヲ保持シ其姓ノ上ニ亡夫ノ姓ヲ冠ス(二)被招者ノ財産ハ其子之ヲ承繼ス若之ナキ場合ニハ養子ヲ爲シテ之ニ傳フルコトヲ得ヘク或ハ其妻カ第二ノ招婚ヲ爲シ其所生ノ一子ヲ前夫ニ與ヘテ其後ヲ立テシムルコトヲ得ヘシ招婚ノ契字中ニ前ノ被招者ニ所生ノ子ヲ過繼セシムヘキコトヲ掲ケタルモノ少カラス(參考書第二編第三節第三節第一及第六ノ中)(三)被招者ノ神主ハ招家ニ祭ラル、コトヲ得ヘシ然レトモ此等ノ關係ハ被招者ノ妻カ再婚シタルトキ被招者ノ神主ヲ其生家ニ返還シタルトキ又ハ被招者ノ生家ヨリ妻ニ離婚字ヲ交付シタルトキハ絶止スヘシ(參考書同上)此場合ニハ被招者ノ所生ノ子及財産ヲモ其生家ニ返還スヘキモノトス但兩家ノ協議ニ依リ之ヲ招家ニ留ムルコトアリ而シテ何レノ場合ニ於テモ被招者ノ子ヨリ其母ヲ出母(未改婚セサルトキ)又ハ嫁母(改婚シタルトキ)ト稱スヘシ

第三 被招者ノ妻ノ死亡

(一)被招者カ後妻ヲ娶ラサル場合 被招者ノ妻カ死亡スルトキハ被招者ハ何時ニテモ其家ヲ出ルコトヲ得此場合ニハ被招者ト招家トノ間ニ存在シタル親族關係モ亦絶止スヘシト雖モ被招者ト招家ノ尊長ト能ク和合スル場合ニハ尙招家ニ留ルコトアリ此場合ニ被招者ハ依然女婿招婚ノ場合又

ハ寡婦ノ後夫(招夫ノ場合)トシテ從來ノ關係ヲ保持スヘシ臺灣ニハ極テ稀ニ招婚ヲ變シテ養男ト爲スノ例アリ(參考書第二編第三節第三節)

(二)被招者カ後妻ヲ娶リタル場合 被招者ト招家ノ尊長トカ相親善スル場合ニハ招家ヨリ聘財ヲ出シテ被招者ノ爲ニ後妻ヲ迎フルコトアリ其效果ハ招婚ト招夫トニ依リ相異ル左ノ如シ

(イ)招婚カ後妻ヲ迎ヘタル場合 (二)招婚カ前妻ノ姉妹ト婚シタルトキハ依然前妻ノ父母ニ對シテ岳父ト女婿トノ關係アルハ勿論ナリ(二)其他ノ婦女ト婚シタルトキハ臺灣ニ於テハ前妻ノ父母ヨリ其後妻ヲ目シテ接面女子ト爲シ全自己ノ女子ト同視シ其後妻モ亦之カ爲ニ三年ノ喪ニ服ス故ニ後妻ハ招家ノ養女ト見ルヘク從テ前妻ノ父母ト被招者トノ間ニハ岳父父母ト女婿トノ關係ヲ有ス(ロ)招夫カ後妻ヲ迎ヘタル場合 招夫ハ其妻ノ前夫ノ父母兄弟即招家ノ親族ト何等ノ關係ナキハ既ニ述ヘタル所ノ如シ況ヤ其妻死亡シタル後ニ更ニ後妻ヲ迎フルヲヤ臺灣ニ於テモ招夫ノ後妻ヲ以テ接面女子又ハ接面媳婦ト呼フコトナク單ニ招夫ノ後妻トシテ之ヲ見ルニ過キス故ニ此場合ニハ單ニ他人ノ同居スルニ止リ其間ニ親族關係ヲ認ムルコトナシ然レトモ招夫ハ前妻ノ聘財ヲ招家ニ返付スルニアラサレハ其家ヲ出ルコトヲ得ス其間ハ招家ノ家計ヲ助ケ且老幼ヲ撫養スルノ義務ヲ負フヘキモノトス

第二目 離婚

第一 離婚ノ原因

招入婚ニ於ケル離婚ハ亦嫁娶ノ場合ニ於ケルカ如ク協議ニ因ルモノト強制ニ因ルモノトアリ



(一) 協議離婚

夫妻相和セス或ハ夫カ招家ノ尊長ト相和セス或ハ生計困難等ノ理由ニ因リ夫妻及其尊長カ合意スルトキハ何時ニテモ離婚スルコトヲ得

(二) 強制離婚

(イ) 官ノ強制ニ因ルモノ 此場合ハ全嫁娶婚ニ於ケルモノニ同シ

(ロ) 被招者ノ意思ニ因ルモノ 律例ニ規定スル七出及三不去ハ招婚ニモ亦適用セラル唯七出ノ原因中不事舅姑ノ一項ト三不去中有所娶無所歸ノ一項トハ其性質上招婚ニ適用ナシ臺灣ニ於テハ七出中淫洩ナルトキ盜竊ノ罪ヲ犯シタトキ及惡疾(但癩病)ニ罹リタルトキハ婚ヨリ退婚ヲ求ムルコトヲ得トスルモ其他無子妬忌或ハ多言ノ如キハ離婚ノ原因ト爲スコトナシ而シテ三不去ノ如キハ臺人ノ忽諸ニ付スル所ナルコト既ニ嫁娶婚ニ付述ヘタルカ如シ

(ハ) 招家ノ意思ニ因ルモノ 嫁娶婚ニ在テハ妻ノ意思ニ因ル強制離婚ハ之ヲ許サ、ルヲ原則ト爲セトモ招入婚ニ於ケル強制離婚中ニハ更ニ招家ノ意思ニ因ルモノヲ加ヘサルヘカラス蓋招入婚ハ男招家ニ入り女又ハ其前夫ノ父母祖父母ト同居スルノ義務アリテ自嫁娶婚ト其趣ヲ異ニスル所アルニ因ル而シテ臺灣ノ慣習ニ依レハ被招者カ妻又ハ其前夫ノ父母祖父母ニ不孝ナルトキ被招者ト妻ト和合セサルトキ被招者カ招家ノ尊屬ノ同意ヲ得シテ妄ニ妾ヲ蓄フルトキ放佚ニシテ家産ヲ蕩盡スルノ虞アルトキ懶惰ニシテ生業ヲ勤メサルトキ姦淫盜竊ノ罪ヲ犯シタルトキ等ニ在テハ招家ノ最近尊屬ハ被招者ヲ放逐スルコトヲ得ルモノトス但其聘財ハ之ヲ返還セサルヘカラス

第二 離婚ノ方法

離婚ノ方法ハ一定セス官ノ裁判ニ因ルモノアリ被招者ヨリ休書或ハ離婚字ヲ招家ニ交付スルアリ或ハ前ニ立テタル招婚ノ約字ヲ破棄スルアリ或ハ媒人公親(公親トハ其街庄ノ簽首總理ヲ云フ)臨席シテ離婚ヲ言明スルニ止ルモノアリ(參考書第二編第三章第三節 第一款招入婚第四及第五)

第三 離婚ノ效果

- (一) 婚ノ家族關係 出舍ノ場合ト同シ唯妻ヲ伴ハサルノミ
- (二) 婚ト妻及招家トノ關係 全斷絶スルコト嫁娶婚ニ於ケルカ如シ
- (三) 所生ノ子女 招家ヲ承繼スヘキ男子ヲ除キテ他ハ婚ニ歸ス但雙方ノ協議ニ依テ之ヲ變改スルコトヲ得
- (四) 婚ニ屬スル財産 婚之ヲ携ヘテ退クコトヲ得但招家ノ原有財産ニ付テハ全權利ナシ

第二款 養 媳

第一項 總 說

第一 養媳ノ意義

養媳トハ媳婦ヲ養フノ義ニシテ媳婦トハ閩族ニ媳婦仔、粵族ニ小媳婦ト云ヒ刑案匯覽ニ過門童養之媳或ハ略シテ童媳、幼媳、苗媳ト稱シ即將來子孫弟姪ノ妻ト爲ス目的ヲ以テ養入スル異姓ノ少女ヲ謂フ媳婦ハ元來子婦ヲ指スノ語ニシテ廣義ニ於テハ既ニ子ト婚姻シタル者ト單ニ定婚シタル者トヲ別タスト雖モ狹義ニ於テハ媳婦ハ既ニ婚姻シタル者ヲ指シ未婚ノ間ハ小仔、童幼、苗等ノ字ヲ附シテ之ヲ區別ス其之ヲ苗媳ト云フハ苗ノ未秀ヲナルニ譬ヘタルノ語ナリ又閩族ニ媳婦仔ト云フハ小媳



婦ト其義ヲ同クス蓋閩族ニ於テ仔ノ字ヲ物名ノ下ニ附スルモノハ概シテ其物ノ小ナルヲ示ス例ハ  
ハ橋仔船仔溪仔ト云フトキハ小橋小船小溪ヲ意味スルカ如シ而シテ男家ニ養入セル未婚ノ婦ヲ表  
スルニ過門童養之媳ノ語ヲ以テスルハ最適切ナルヲ以テ茲ニハ之ニ依リ略シテ養媳ト稱スルコト  
トセリ

前述スルカ如ク養媳ハ將來家族ノ妻ト爲スノ目的ヲ以テ養入シタル女子ノ義ナリ故ニ養媳ト稱ス  
ルニハ(一)養家ニ之カ夫トナルヘキ男子アルコト(二)其男子ト姓ヲ異ニスルコト(三)既ニ男家ニ養入セ  
ラレタルコトノ三條件ヲ具備スルヲ要ス若家ニ夫ト爲ルヘキ男子ナキトキハ單ニ養女タルニ止マ  
リ又男子アルモ姓ヲ同クスルトキハ將來相婚スルコト能ハサルヲ以テ亦養女タルニ止マリ之ヲ養  
媳ト稱スルコトヲ得ヌ又未男家ニ養入セラレサルトキハ單ニ定婚ノ女タルニ止マリ養媳ト稱スル  
コトヲ得ヌ臺灣ニ於テモ粵族ノ全部及中部南部ノ閩族ハ概シテ前顯ノ要件ヲ認ムルモ北部及澎湖  
島ノ閩族ニ於テハ(一)ノ要件ヲ缺クモ(二)(三)ノ要件タニ具備スルトキハ尙媳婦仔ト稱スルコトヲ得  
シト爲ス蓋此中ニハ他日養男ヲ爲シ或ハ男子ノ出生スルヲ待テ之ニ配スルノ目的ヲ有スルモノナ  
キニアラサルモ亦唯之ヲ養入スルニ止マリ前記ノ目的ヲ有セサルモノナキニアラス從テ北部臺灣  
及澎湖島ニ於テハ有頭對ノ媳婦仔ト無頭對ノ媳婦仔トアリ其無頭對ノ中ニハ將來ニ於テ必子婦ト  
爲サント欲スルモノト必シモ然ラサルモノトアリ或ハ又子婦ト爲シテ家ニ留ムルモノト或ハ養女  
トシテ出嫁又ハ招婚ヲ爲サシムルモノトアリ然レトモ條例及刑案ニ於テ過門童養之媳ト稱スル者  
ハ前ニ述ヘタル如ク必養家ニ於テ其女ノ夫タルヘキ者ノ既ニ定マレル者ニ限リ(參考書第二編第三章第  
一節)所謂無頭對ノ媳婦仔ナルモノヲ含マス故ニ本報告ニ於テハ無頭對ノ媳婦仔ヲ以テ養女ニ算シ有頭對

ノ媳婦仔ノミヲ以テ養媳ト爲ス

第二 養媳ト養女及定婚ノ女トノ區別

(一)養媳ト養女トノ區別 養媳ト養女トハ其緣組成立ノ要件及其效果ヲ異ニス即(一)養媳ハ既ニ述  
ヘタルカ如ク將來家男ノ妻ト爲スノ目的ヲ有スルモ養女ハ此目的ナク單ニ家女トシテ養フニ止マ  
ル(二)養媳ハ將來ニ其夫タルヘキ者ノ定リタルコト及之ト其姓ヲ異ニスルヲ要スルモ養女ニハ其夫  
タルヘキ者定ラス且養家ト姓ヲ異ニスルヲ要セス(三)養媳ト將來之カ夫タルヘキ者トハ成婚シタル  
男女ノ一方カ他方ノ親族ニ對スルト同一ノ親族關係ヲ生シ家男ノ父母ト養媳トハ舅姑ト子婦トノ  
關係ヲ生シ從テ養媳ノ父母ト家男トハ岳父父母ト女婿ノ關係ヲ生スルモ養女ハ養者ト親子ノ關係ア  
リ養者ノ男子即家男トハ兄弟姉妹ノ關係ヲ生ス(四)養媳ハ本姓ヲ維持シテ其上ニ養家ノ姓即夫姓ヲ  
冠スルモ養女ハ本姓ヲ棄テ、全然養家ノ姓ヲ冒ス然レトモ北部臺灣及澎湖島ニ於テハ養媳ト養女  
トノ區別明ナラス異姓ノ養女ハ總テ之ヲ媳婦仔ト稱シ其本姓ヲ維持スルヲ常トス  
前述ノ如ク養媳ト養女トハ兩者間ニ截然タル區別アリト雖モ實際ニ於テハ(一)異姓ノ女ヲ養入スル  
トキニ養媳トスルカ養女トスルカヲ聲明セス他日成長ノ後ニ其性行ヲ見テ或ハ媳婦トシテ家男ニ  
配シ或ハ養女トシテ出嫁又ハ招婚セシムルモノアリ(二)又初養女トシ入レタル者ヲ後ニ至リ變シテ  
媳婦トシテ家男ニ配シ(一部ノ人士ニ於テハ既ニ兄弟姉妹ノ名分定ル上ハ相婚セシムルコトヲ得ス  
ト爲セリ)或ハ其反對ニ養媳トシテ入レタル者ヲ變シテ養女ト爲シ出嫁又ハ招婚セシムルモノアリ  
又(三)既ニ述ヘタルカ如ク北部ノ閩族及澎湖島ニ於テハ異姓ノ少女ハ其夫タルヘキ者ノ定リタルト  
否トヲ論セス皆之ヲ養媳ト爲シ或ハ家男ニ配シ或ハ出嫁招婚セシムルモノアリ從テ觀念上ニ於テ



兩者ノ間ニ判然タル區別アルモ實際ニ於テハ之ヲ識別スルコト困難ナル場合アルノミナラス之ヲ表示スル言語モ亦屢混用セラル、コトアリ然レトモ條例及刑案ノ用語ニ於テハ養媳ト稱スルニハ必其夫ト爲ルヘキ者ノ定リタル者ノミニ限レリ故ニ上記ノ場合ニ於テモ其配偶者ノ定マレル場合ノミ養媳ト稱シ他ハ悉ク養女ト爲スヲ以テ至當トス

(二) 養媳ト定婚ト女トノ區別 養媳モ亦定婚ノ女ナリ然レトモ養媳ハ一步ヲ進メ既ニ夫門ニ入りタル者ナルヲ以テ其縁組ノ效力ハ定婚ヨリ強ク養媳ハ將來其夫ト爲ルヘキ者トノ間ニ夫妻關係ヲ生セサル外ハ殆ト成婚シタル婦女ト同一ノ身分ヲ取得ス本款第三項ニ至テ詳説スヘシ

第三 養媳縁組ノ目的

養媳縁組ノ目的ハ之ヲ養家ト生家トノ兩方面ヨリ觀察スルヲ要ス

(一) 養家ノ目的 養家カ養媳ヲ爲スノ目的ハ將來其女ノ成長ヲ待テ家男ノ妻ト爲サントスルニ在リ而シテ何故ニ適婚年齢ニ達シタル後ニ於テ之ヲ嫁娶セスシテ幼女ヲ養フカノ理由ニ至テハ種々アレトモ今概シテ云ヘハ(一)或ハ正式ノ婚姻ヲ舉グルニハ多額ノ費用ヲ要スルヲ以テ之ヲ節約センカ爲ニスルモノアリ即養媳ニ依リ男家ハ聘金禮物ノ費用ヲ減スヘク女家ハ成長マテ其女ヲ養育スルノ費ヲ省クヘシ(二)或ハ幼時ヨリ之ヲ養ヒ以テ愛情ノ親密ニシテ夫婦ノ和合ヲ得ンカ爲ニスルモノアリ(三)或ハ家内ニ女人少キトキ養媳ヲ爲シ女工(裁縫制京等)ヲ助ケシメンカ爲ニスルモノアリ(四)父母久シク病ニ臥シ其子ノミニテハ看護及ハサルヲ以テ養媳ヲ爲シ其看護ニ當ラシメンカ爲ニスルモノアリ(五)又或ハ父母死亡シタルトキ其幼子ノ爲ニ養媳ヲ招キ舅姑三年ノ喪ニ服セシムルモノアリ俗ニ之ヲ媳婦額ト稱ス是未婚額セサレハ媳女ト稱スル能ハサルモ假ニ媳婦トシテ喪ニ當ラシムルナリ

ムルナリ

鹽水港廳下店仔口附近ニ於テハ未男子ナキニ媳婦仔ヲ養フノ風習アリ是他日生レタル男子ニ之ヲ配シ若男子生レサルトキハ過房子蝦蛤子等ヲ養ヒテ之ニ配センカ爲ナリ而シテ若男子生レス又過房子蝦蛤子ヲモ爲サ、ルトキハ之ヲ變シテ養女ト爲シ或ハ婿ヲ迎ヘ或ハ他ニ嫁セシム曾テ鹽水港廳ニ戶籍簿ヲ作リタルトキニ悉ク之ヲ養女トシ他日其家ニ於テ配遇者タルヘキ男子ノ定リタル後ニ縁女媳婦仔ニ改ムルコト、セリ養媳ノ意義ヨリ見テ至當ノ處置タリト謂フヘシ

澎湖島ニモ亦此例甚多又同島ニ於テハ家女ハ之ヲ他家ニ與ヘ却テ他家ノ女ヲ乞養シテ苗媳ト爲スモノアリ是自家ノ女子ニハ其養男ヲ配スル能ハス(養男ハ養家ノ姓ニ從フナリ)故ニ異姓ノ女ヲ養ヒテ苗媳ト爲シ他日男子生レタルトキハ之ヲ配シ若男子生レサルトキハ他家ノ男子ヲ養ヒテ之ニ配センカ爲ナリ(參考書第二編第三章第三節第二款養媳第五第六第七第三(四)第一〇(二))而シテ此場合ニ於テハ苗媳ノ夫タルヘキ養男ハ全其本姓ヲ失ヒ養家ノ姓ヲ冒シ其家ノ財産ヲ承繼ス故ニ頗我婿養子縁組ニ類似スルモ其妻タルモノハ家女ニアラスシテ苗媳ナリ又土人ノ中ニハ之ヲ招婿ト稱スルモノアレトモ實ハ招婿ニアラス何者其夫ハ子ニシテ婿ニアラス唯先子ヲ養ヒ然ル後之ニ婦ヲ娶ルノ順序ヲ顛倒シタルニ過キサレハナリ他ノ地方ニモ此例ナキニアラス

又同島ニ於テハ苗媳ノ爲ニ他ヨリ夫ヲ招クモ其夫ハ其家ノ姓ヲ冒サス若干年ノ後其妻其家ノ苗媳ト共ニ出舍スルモノアリ土人ハ亦之ヲ招婿ト爲ス者アレトモ此場合ハ二様ニ分テ説クヲ要ス

(一) 其苗媳ヲ變シテ養女ト爲シタルトキハ其夫ハ即招婿ナリ(參考書同上第五及第三(四)) (二) 若之ヲ養女ト爲サシテ夫ヲ迎フルトキハ其夫ハ招婿ニモアラス又養男ニモアラス故ニ妻ノ養家ニ同居スルモ其家ト何等



ノ親族關係ヲ發生セス此場合ニハ苗媳ハ事實上養家ト縁ヲ斷チ新夫ニ嫁シタルモノニシテ唯協定ノ期間其家ニ同居スルノ義務ヲ負ヒタルモノト見ルヲ至當トス

(二) 生家ノ目的 家女ヲ以テ他家ニ與ヘテ養媳ト爲スハ其目的種々ナリト雖モ養女トシテ人ニ與フル場合ニ同シ(養子ノ部參照)然レトモ又定婚ノ女カ其生家斷絶シ或ハ其他ノ事情アリテ生家ニ留マル能サル場合ニ婚期ヲ待タスシテ夫家ニ入ルコトアリ其成婚ノ儀ヲ舉ケサル間ハ亦之ヲ養媳ト爲ス

### 第二項 養媳ノ成立

#### 第一 實質上ノ要件

養媳ハ將來家男ノ妻ト爲スヘキ目的ヲ以テ其縁組ヲ行フモノナレハ其實質上ノ要件ハ嫁娶婚ノ要件ニ同シ然レトモ養媳ハ夫門ニ入ルノミニシテ直ニ成婚セサルモノナルヲ以テ適婚年齢ニ達シタル後ナルヲ要セス臺灣ニ於テハ通常十三四歳以下ノ幼女ヲ養フヲ多シトシ時ニ又二三歳甚シキハ生後僅ニ月餘ニ過キサレモノアリ

#### 第二 形式上ノ要件

養媳縁組ノ形式上ノ要件ニ關シテハ一定ノ慣習ナシト雖モ原則トシテ嫁娶婚ノ場合ニ準スヘキモノトス然レトモ實際嫁娶ニ比スレハ其方式頗簡短ニシテ將來夫妻ト爲ルヘキ者ノ尊長ニ於テ契約ヲ締結シ女ノ庚帖及聘金ノ授受ヲ行ヒ後吉日ヲ選ヒ媒人及女ノ母其女ヲ伴ヒ養家ニ至リ夫ト爲ルヘキ者ノ父母ヲ拜セシムルニ過キス而シテ約字又ハ婚書ハ之ヲ立テサルモノ多ク又他日婚姻ノ時

婚書ヲ作ルモノアリ聘金ノ額モ亦頗少ク其家ノ貧富女子ノ長幼ニ依リ差異アリト雖モ貳圓乃至六拾圓ヲ普通トシ或ハ全聘金ヲ缺キ又ハ却テ女家ヨリ衣裳及金品等ヲ養家ニ送ルモノアリ或ハ初其一部ヲ納レ他日成婚ノ時ニ殘部ヲ送ルモノアリ其夫家ニ入ルニ當テハ或ハ徒行シ或ハ又小橋ニ坐シ花轎ヲ用フルコトナシ

上述ノ如ク養媳縁組ハ嫁娶婚ニ準スヘク唯成婚ノ禮ヲ後日ニ延期シタルニ過キサレモノナルヲ以テ養媳ト生家ノ親族トノ親族關係ハ尙存續スヘキモノナリト雖モ閩族間ニハ往々之ヲ買斷シ養家ヨリ生家ニ送ル金額ヲ聘金トセス身價ト稱シテ憚ラス且之カ爲ニ賣斷ノ立字ヲ立ツルモノ少カラス(參考書第二編第三章第(三)節第二款養媳第四)

婚書ハ養入ノ初ニ立ツルモノハ其體裁極テ簡略ニシテ唯女家ヨリ男家ニ交付スルニ過キスト雖モ成婚ノ時ニ立ツルモノハ正式ノ婚姻ノ如ク乾書及坤書ヲ作製シ兩家ノ間ニ授受スルコトアリ(參考書第二編第三章第(三)節第二款養媳第二)

約字ハ賣斷ノ時ハ必之ヲ立ツヘク然ラサルトキハ立ツルモノト立テサルモノトアリ此等約字ハ參考書中ニ收載ス(參考書同上第(三)乃至第九)而シテ此等字中ニ記載スヘキ要項左ノ如シ

- 一 養媳ノ姓名年齢及立字人トノ親族關係
- 二 將來養媳ノ夫ト爲ルヘキ者ノ表示但契字中之ヲ略シタルモノ多シ
- 三 聘金又ハ身價銀ノ授受アリタルトキハ其旨
- 四 賣斷シタルトキハ其旨若生家ニ幾分ノ權利ヲ保留シタルトキハ亦其旨ヲ記明ス
- 五 契字作成ノ年月日



六 立字人、知見人、媒人ノ署名

若將來ノ夫ヲシテ女家ニ對シテ或義務ヲ負擔セシムルトキハ招出婚ノ如ク招婚字ヲ立ツルヲ常トス(參考書同上 第八第九)

第三項 養媳ノ效力

養媳縁組ハ未成婚ノ儀ヲ行ハスト雖モ定婚ヨリ一步ヲ進メ女ハ既ニ男家ニ入ルヲ以テ其效果ハ恰モ嫁娶ニ於ケル定婚ト成婚トノ中間ニ在リ

第一 養媳ヨリ生スル家族關係

養媳ハ(一)其縁組ニ因リ養家將來ニ夫ト爲ルヘキ者ノ家ニ入り(二)其本姓ノ上ニ養家ノ姓ヲ冠スルコト成婚ノ婦ニ同シ

第二 養媳ト將來其夫ト爲ルヘキ者トノ關係

養媳ハ未成婚セサル者ナルカ故ニ將來ノ夫トハ未夫妻ノ關係ヲ生セス從テ(一)將來ノ夫ハ養媳ニ對シテ未夫權ヲ有スルコトナク(二)養媳ノ犯姦ハ之ヲ有夫姦トセス又養媳ト其將來ノ夫ノ親族トノ通姦ハ親屬相姦ト爲サス(三)養媳ハ將來ノ夫又ハ其尊屬ノ犯罪ニ連坐セラル、コトナシ然レトモ養媳ハ定婚ノ婦カ既ニ夫門ニ入りタルモノナルヲ以テ定婚ヨリハ其效力強ク(四)兩者ハ安ニ其婚約ヲ改廢スヘカラサルハ勿論(五)兩者ノ私通ハ定婚男女ノ私通ノ罪ヨリ一等ヲ減ス蓋定婚男女ノ私通ハ既ニ違ヘタルカ如ク通常ノ犯姦トセス子孫違犯教令律(父母祖父母)又ハ不應爲律(父母祖父母)ニ照シテ杖一百又ハ八十二處スヘキモノナレトモ既ニ夫門ニ入りタル養媳ト其夫ト爲ルヘキ者トノ私通ハ道光

二年ノ案ヲ以テ更ニ之ヨリ一等ヲ減スルコト、セリ(六)定婚ノ女ハ其男ノ死後ニ其男ノ同宗ト婚スルヲ妨ケスト雖モ養媳ハ之ヲ爲スコトヲ得ス若之ヲ犯ストキハ其婚姻ヲ無効トシ且親屬相姦ヲ以テ論ス(乾隆六年劉七案 未婚第婦案參照)但臺灣ノ下流社會ニ於テ小弟接兄嫂ト稱シ弟カ既婚ノ兄妻ト婚シテ尅モ恠マス況ヤ未婚ノ兄妻又ハ之ヨリ疎遠ナル同宗親ノ妻ト婚スルヲヤ然レトモ讀書人及上流社會ニ於テハ一般ニ破倫ノ婚姻トシテ甚シク之ヲ嫌忌ス(七)定婚ハ其男女一方ノ死亡ニ因リ當然解消スト雖モ養媳ト將來ノ夫トノ關係ハ當然絕對的ニ解消スルモノニアラス(八)養媳死亡スルトキハ嫡妻トシテ夫家ニ祭ラレ且將來ノ夫ト養媳ノ生家トノ間ニ尙姻族關係ヲ保持ス(九)將來ノ夫死スルトキハ養媳ハ寡婦トシテ其家ニ留リ家産承繼ニ於テ夫ニ代位シ又夫ノ爲ニ繼嗣ヲ立テ、所後ノ母タルコトヲ得ヘシ(養子ノ部法定過繼 子縁組ノ條參照)

第三 養媳ト將來其夫ト爲ルヘキ者ノ一方ト他方ノ親族トノ間ニ生スル親族關係

養媳ト未婚ノ夫ノ一方ハ互ニ他方ノ親族ニ對シ既婚ヨリ生スルト同一ノ親族關係及服關係ヲ生ス光緒五年七月ノ刑案ニ、童養媳無論成婚與否、一經過門名分既定トアルハ此關係ヲ明示シタルモノナリ然レトモ買斷ノ養媳ニ於テハ生家ノ親族ト其親族關係ヲ喪失スルハ勿論其夫タルヘキ者モ亦養媳ノ本生親族ニ對シテ何等ノ關係ヲモ生スルコトナシ

第四 養家ノ養媳ニ對スル權利義務

養家ノ尊屬ハ養媳ニ對シ扶養ノ義務アルト同時ニ之ヲ訓誡懲罰スルノ權アルコト猶父母ノ子婦ニ對スルカ如シ即、殿祖父母父母律ニ、非理毆子孫之婦ノ罪ヲ規定シ其註ニ、此婦字乞養者同ト記シ其輯註ニ、婦是外妻之人、子孫雖有親生乞養之異、而其婦則一也故註曰乞養之婦同トアリ子孫ヲ毆打スルノ



罪ハ實子ト養子トニ付差異アルモ子婦ヲ殿ツノ罪ハ娶入シタルモノト乞養シタルモノトニ付差異ナキモノトス

然レトモ養家ハ他日養媳ト定婚シタル家男トヲ婚姻セシムヘキ義務ヲ負フ生家ノ同意ヲ得ルニアラサレハ安ニ之ヲ改廢スルコトヲ得ス若定婚ノ家男カ死亡シ或ハ養媳カ家男又ハ其父母ノ意ニ適セサルカ爲ニ他ノ家男ニ改配シ或ハ養女ト爲シテ出嫁又ハ招婚セシメ或ハ他ニ典賣セント欲スルトキハ必之ヲ生家ニ通知シ其承諾ヲ經サルヘカラス但養媳カ買斷ニ係ルトキハ養家ハ任意ニ改婚又ハ典賣スルノ權ヲ有シ生家ハ之ヲ爭フコトヲ得ス

#### 第五 養媳ノ婚姻

養媳ハ既ニ夫門ニ入りタル者ナルヲ以テ其成婚ニ當リ更ニ請期親迎ノ禮ヲ行フヲ要セス夫家ニ於テ任意ニ婚日ヲ定メ之ヲ女家ニ通知シ當日親族ヲ會シ宴ヲ開キ合卷ノ式ヲ舉タルニ過キス但禮ニ厚キ家ニ在テハ嫁娶ノ場合ノ如ク媒人ヲ立テ更ニ聘財ヲ納レ禮物ヲ贈答シ婚書ノ授受ヲ行フコトアリ又婚後數日ノ後新夫妻ヲシテ女家ヲ訪問セシムルコトアリ

### 第四項 養媳ノ解消

#### 第一 總說

養媳縁組ノ解消ニハ成婚前ニ於テスルモノト成婚後ニ於テスルモノトアリ成婚後ニ於テスルモノハ其原因方式效果共ニ嫁娶婚ノ場合ニ同シキヲ以テ之ヲ略シ本項ニハ成婚前ニ於テスルモノニ付テ説述スヘシ

成婚前ニ於ケル養媳ノ解消ノ原因ハ(一)定婚男女一方ノ死亡(二)縁組ノ取消(三)離縁(四)養媳ノ變シテ養女ト爲ルコトノ四アリ此中(一)ハ既ニ前項養媳ノ效力第二ニ附説シ(二)ハ嫁娶婚ノ取消ニ同シク(四)ハ養媳縁組ノ解除スルト同時ニ養女縁組ノ成立スルモノニシテ亦既ニ前項第四ニ附説シタル所ナルヲ以テ之ヲ略シ(三)ノ離縁ニ付テ説述スヘシ

#### 第二 養媳離縁ノ原因及方式

(一)總說 養媳ノ離縁ハ嫁娶婚ノ離婚ニ準シテ行フヘク唯夫ニ屬スル權利ハ其父母尊長カ之ヲ行フ點ニ於テ異ル從テ其離縁ニハ協議ニ因ルモノト強制ニ因ルモノトアリ其強制ニ因ルモノニハ又法令ノ強制ニ因ルモノト夫家ノ意思ニ因ルモノト女家ノ意思ニ因ルモノトノ別アリ然レトモ臺灣ニ於テハ概シテ協議ニ因テ之ヲ行ヒ強制ニ因ルモノ殆ト無ク唯情理上強制離縁ヲ爲スコトヲ得ト言フニ止マル即法律ノ強制ニ因ル離婚ノ如キハ既ニ嫁娶婚ノ條下ニ説キタルカ如ク全稀有ノ例ニシテ官ハ一方ヨリノ出訴アルニアラサレハ進テ之ヲ行フコトナキヲ以テ結局ハ夫家或ハ女家ヨリスルノ強制離婚ト爲ルヘク又此場合ニ於テモ臺灣ニ於テハ一方ヨリ他方ニ協議シ強制離婚ノ形式ヲ取ラス養媳ノ離縁亦之ニ同シ

#### (二) 夫家ノ意思ニ基ツク離縁

(イ)養媳カ惡疾(癩病等)ニ罹リタルトキ或ハ夫ノ父母祖父母ニ不孝ナルトキ或ハ逃走シテ歸ラサルトキ或ハ盜罪ヲ犯シタルトキハ夫家ニ於テ離縁ヲ強制シ之ヲ放逐スルコトヲ得ヘシト雖モ此ノ如クスルトキハ其聘金及養育料ヲ回收スルコト能ハサルヲ以テ養媳ノ實家ニ協議シ之ヲ贖身セシメ實家カ之ニ應セサル場合ニハ他ニ轉賣シテ其身價ヲ收ムルヲ常トス



(ロ) 定婚ノ家男カ死亡シ或ハ家男カ養媳ト婚姻スルヲ欲セス或ハ養媳カ養家ノ尊屬ノ意ニ適セサルトキハ養家ニ其女ヲ革逐スルノ權ナシト雖モ女家ト協議シ之ヲ離縁スルコトヲ得此場合ニハ協議ヲ以テ聘財ノ全部又ハ其一半ヲ回收シ或ハ全之ヲ免除ス若女家カ同意スルトキハ養媳ヲ改婚又ハ轉賣スルコトヲ得

(三) 女家ノ意思ニ基ツク離縁

(イ) 養家ノ尊長カ(一)故ナク養媳ヲ虐待シ之ニ衣食ヲ給セス或ハ之ヲ毆打シテ廢篤疾ニ致シタルトキ(二)養媳ヲ抑勒シ賣姦セシメタルトキハ共ニ女家ヨリ聘財及養育料ヲ還付セスシテ養媳ヲ討回スルコトヲ得此場合ハ所謂義絶ニシテ官ヨリ其離異ヲ強制スヘキモノナルヲ以テ養家カ之ヲ拒ムトキハ官ニ訴フルコトヲ得故ニ離縁ノ請求ニ合意スル場合多シ但買斷ノ養媳ニ關シテハ女家ニ此權ナク離縁ヲ欲スルトキハ此場合ニ於テモ唯協議ヲ以テ贖身スルノ一途アルノミ

(ロ) 女家ニ實子ナキニ至リ或ハ女家ニ於テ其夫ト爲ルヘキモノヲ好マサルトキ等ニ於テモ女家ニ離縁ヲ求ムルノ權ナシ此場合ニハ養家ニ協議シ聘財及養育料ヲ還付シ贖身スルコトヲ得ルノミ然レトモ養家カ之ニ應諾セサルトキハ如何トモスヘカラサルモノトス

(四) 養媳離縁ノ方式

養媳離縁ノ方式ハ全嫁娶婚ノ場合ニ同シ即前ニ授受シタル養媳ノ年庚又ハ婚書約字ヲ返還シ且協定シタル聘財ノ返還又ハ贖身銀ノ交付ヲ行ヒ養媳ヲ生家ニ引取ルヘキモノトス稀ニ養家ヨリ離縁字又ハ贖回字ヲ立テ、生家ニ交付スルモノアリ(參考書第二編第三章第三節第一二款養媳第一〇ノ(一)乃至(五))

第三 養媳離縁ノ效力

養媳離縁ノ效力ハ全嫁娶婚ノ場合ニ同シ即(一)養媳ハ生家ニ復歸シ最早本姓ノ上ニ養家ノ姓ヲ冠スルコトナシ(二)養媳離縁ヨリ生シタル親族關係及服關係ハ消滅ス但定婚シタル夫ノ同宗ト婚姻スルコトヲ得ス

第三款 養 婿

第一 總說

(一) 養婿ノ意義 養婿トハ將來家女ノ夫トスルノ目的ヲ以テ養入シタル異姓ノ男ヲ云フ刑案匯覽ニハ過門童養之婿ト稱ス本島人ハ之ヲ招婿ト稱スレトモ之ヲ成婚者ト區別センカ爲ニ特ニ養婿ノ名ヲ用フ

(二) 養婿ノ目的 招婿ニ同シ何故ニ家女ノ成長スルヲ待テ其婿ヲ招入セサルヤト云フニ其原因ニアリ豫之ヲ養ヒ家内ノ和合ヲ圖ルニアリ家内ニ男人少キヲ以テ之ヲ入レテ男工ヲ助ケシムルニアリ養婿ハ臺灣ニ於テ其例甚少ク僅ニ村落ノ下流社會ニ行ハル

第二 養婿ノ成立

(一) 實質上ノ要件 養婿ハ將來女婿ト爲スノ目的ヲ以テ養フモノナルカ故ニ其要件ハ總テ招婿ニ同シ只其年齡ハ必シモ適婚年齡ニ達シタルモノタルヲ要セス臺灣ニ於テハ多ク十歳以上ノ者ヲ養フト云フ

(二) 方式上ノ要件 養婿ノ方式モ亦招婿ニ準スルモノナレトモ極テ簡單ニシテ(一)實家及養家ノ尊屬媒人ヲ通シテ縁組ノ契約ヲ爲シ媒人被養者ヲ伴ヒテ養家ニ至リ其尊長ヲ拜スルノミ(二)又聘財ノ



有無及多寡ハ兩家ノ協議ニ依テ定ムヘキモノナレトモ概シテ之ヲ缺キ少許ノ禮物ヲ贈答スルニ過  
キス又之アルモ招婿ニ比スレハ其額少キヲ常トス是幼年ヨリ女家ニ入テ其家事ヲ補助スルニ因ル  
ナリ(三)契字ハ之ヲ立ツルヲ本則トシ其式ハ招婿婚ノ場合ニ準ス(參考書二編第三章第三節第三款養婿第一節第二)然レトモ一切口  
約ニ止メ契字ヲ立テサルモノ少カラス

第三 養婿縁組ノ效果

(一) 養婿縁組ヨリ生スル家族及親族關係

養婿縁組ヨリ生スル家族關係親族關係及服關係ハ總テ招婿婚ニ於ケル場合ニ同シ然レトモ養婿ハ  
家女ト未成婚セサルカ故ニ兩者ノ間ニ夫妻ノ關係ヲ生スルコトナク單ニ定婚ノ男女タルニ止マル

(二) 養家ノ養婿ニ對スル權利義務

(イ) 養家ノ尊長權 養家ノ尊屬ハ養婿ヲ扶養スルノ義務アルト同時ニ之ヲ訓誡懲戒スルノ權アル  
コト猶父母祖父母ノ子孫ニ對スルカ如シ然レトモ將來定婚シタル家女ヲ以テ之ニ配スヘキノ義務  
ヲ有シ妄ニ之ヲ改廢スルコトヲ得ス但養婿ノ生家ノ合意ヲ得ルトキハ定婚ノ家女ノ死後ニ其姉妹  
ト婚セシメ或ハ家女ト和合セサル場合ニ他家ニ與ヘテ養子ト爲シ或ハ自己ノ養子ト爲スコトヲ得  
然レトモ臺灣ニハ未如斯實例ナシト云フ

(ロ) 養婿ノ養家ニ對スル義務 養婿ハ猶招婿ノ如ク縁組ノ當時ニ協定シタル契約ニ從ヒ或期間養  
家ニ同居シ且養家ニ對シテ契約シタル所ノ義務ヲ負フ

(三) 養婿ノ婚姻

養婿カ他日定婚ノ家女ト婚姻スル場合ニハ更ニ聘財ヲ出スヲ要セス且婚姻ノ費用ハ總テ養家ノ負

擔スル所トス而シテ養家ニ於テ其婚日ヲ定メ之ヲ養婿ノ生家ニ通知シ當日養家ノ親族及生家ノ父  
母兄弟等ヲ招キ宴ヲ張リ合卷ノ式ヲ舉ク尙成婚後ノ效果ハ全招婿ニ同シ

第四 養婿縁組ノ解消

養婿縁組ノ解消ハ其原因效力皆招婿婚ノ解消ニ同シ而シテ離縁ノ場合ニモ契字ヲ立ツルモノト立  
テサルモノトアリ之ヲ立ツルトキハ一通ヲ作り婿ヨリ養家ニ交付ス(參考書同上第四)

第四節 妾 妾 總 說

第一 妾ノ沿革

支那ニ於ケル妾ノ起源ハ極テ悠遠ニシテ即天子ニ副妃アリ諸侯ニ媵アルニ始ル而シテ天子ニ副妃  
アルニ至リタルハ其年代明確ナラスト雖モ之ヲ古記ニ覓ムルニ帝舜ヲ以テ初トス白虎通ノ纂註ニ  
「帝舜有四妃以象后妃四星其一明者爲正妃餘三小者爲次妃」トアルモノ是ナリ唯之ヨリ先黃帝ノ傳紀  
ニハ「黃帝有二十五子云々」ノ記事アリ蓋一妃ニシテ二十五子ヲ出生スルコトハ異例ニ屬スヘク而シ  
テ黃帝ハ漢族禮法ノ立制者ナルカ故ニ自數人ノ正妃ヲ有スヘキ理由ナカルヘキヲ以テ當時帝王ハ  
既ニ副妃ヲ有シタルヤモ亦知ルヘカラスト雖モ其内容審ナラス又媵ノ起源ハ是亦明確ナラスト雖  
モ堯帝カ娥皇女英ノ二女ヲ舜ニ降嫁シタルヲ初メト爲スカ如シ普通ノ說ニ依レハ二女ハ共ニ舜ノ  
正妻ナリシカ如ク言フト雖モ一夫一妻ハ支那ニ於ケル古今ノ通義ニシテ堯舜ノ間ニ於テ如斯破格  
ノ婚配ヲ敢テシタルモノト認ムルヲ得サルカ故ニ既ニ婚姻ノ沿革ノ部ニ詳述セルカ如ク此點ニ於



テハ尸子ノ説ヲ以テ正トセサルヲ得ス尸子曰ク以娥爲妻以英爲媵ト是ナリ而シテ副妃ト媵トハ身分上其名稱ヲ異ニスルニ過キスシテ其性質ハ同一ナリ

如斯妾ノ起源ハ甚古シト雖モ妾ノ名稱ノ發生シタルハ三代ノ制ニ出ルモノノ如シ淵鑑類函等ニ凡三代之制諸侯之婦曰夫人太夫曰孀人士曰婦人庶人曰妻公侯有夫人有世婦有妻有妾トアルハ其一證ナリ禮記曲禮ニハ天子之妃曰后諸侯曰夫人太夫曰孀人士曰婦人庶人曰妻公侯有夫人有世婦有妻有妾トアリ而シテ周制ニ於テハ天子一妻十二女諸侯一妻九女ヲ以テ定數ト爲シ正妃死スレハ媵ヲ以テ繼カシメ再娶ヲ認メス是左傳ニ媵死媵攝ノ語アル所以ニシテ太夫以下モ亦之ニ準シ太夫一妻二妾士一妻一妾ヲ以テ制限トシ士以下卽庶民ニハ蓄妾ヲ許サス全一夫一妻ノ主義ヲ探レリ

人民一般ニ蓄妾ヲ聽スニ至リタルハ其年代亦明確ナラスト雖モ隋唐ノ時代ニ於テハ既ニ之ヲ認メタルモノノ如シ蓋唐律ニハ妾ニ關スル規定少ラサルニ蓄妾ニ關スル身分上ノ制限ハ一モ之アルヲ觀ス又疏議及杜氏通典等ニモ蓄妾ニ關シ何等ノ制限ヲモ記述スルコトナケレハナリ卽隋唐ノ時代ニ在テハ蓄妾ニ關スル身分上ノ制限ハ廢止セラレタルモノト認ム可シ然ルニ降テ明朝ニ至テハ再古制ニ復シ身分ニ應シテ妾ノ員數ヲ制限スルト共ニ庶民ノ蓄妾ハ原則トシテハ之ヲ禁シ四十以上子ナキ者ニ限り之ヲ聽スニ至レリ卽明律妻妾失序律ニハ其民年四十以上無子者方聽娶妾違者笞四十ト規定ス又其員數ニ付テハ名例律問刑條例五刑ノ條附第八項ニ身分ニ應シテ左ノ如ク規定ス

各處親王妾媵許奏選一次多者止於十人世子及郡王額妾四人長子及各將軍額妾三人各中尉額妾二人世子郡王選婚後二十五歲嫡配無出許選妾二人以後不拘嫡庶如生有子卽止於二妾至三十歲無出方許妾足四妾長子及將軍中尉選婚後三十歲嫡配無出許選妾一人以後不拘嫡庶如生有子卽止於一

妾至三十五歲無出長子將軍方許妾足三妾中尉妾足二妾庶人四十以上無子許選妾一妾云云

清朝ニ至テハ律ハ殆ト明律ヲ襲用セルニ拘ラス特ニ其蓄妾ニ關スル身分上ノ制限ヲ刪除シ再放任主義ヲ採ルニ至レリ故ニ今日ニ於テハ身分ノ如何ニ關セス蓄妾ヲ許シ又其員數ヲ問ハス

臺灣ニ於テモ蓄妾ハ之ヲ公認スルノミナラス其風最盛ニシテ寧妾ノ員數多キヲ以テ榮譽ト爲スノ實況ナリトス

第二 蓄妾ノ目的

支那ニ在テハ古來宗ヲ尊ヒ家ヲ重スルト共ニ男系ノ血統ヲ尊重スルノ觀念特ニ切ナルモノアリ蓄妾ノ制ハ此必要ニ基キ發生シタルモノニシテ其目的ハ祭祀ノ承繼ヲ重シ後嗣ノ斷絶ヲ防クニ在リトス而シテ此等ノ觀念ハ階級的の觀念ト相伴ヒテ發達シタルモノナルカ故ニ古制ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク人ノ階級ニ應シテ其員數ニ制限ヲ附シタリ而シテ清朝カ此制限ヲ廢シタルハ一種ノ政策ニ基クモノナリト雖モ亦以テ國政民情ノ變遷ヲ觀ルヘク隨テ今日ニ於テハ蓄妾ノ目的ハ古制ノ如ク必シモ後嗣ノ斷絶ヲ防クニ在ラス却テ肉體的慾望ニ基クモノ多シトス臺灣ノ實際ニ於テモ後嗣ノ斷絶ヲ防クノ目的ヲ以テ蓄妾ヲ爲スカ如キハ僅ニ上流社會ノ一部ニ限り他ハ皆慾望ノ滿足ノ爲ニ之ヲ爲スモノナリトス

第三 妾ノ性質

妾ハ妻ニ準スル者ニシテ俗ニ之ヲ準妻副妻又ハ偏房側室ト稱ス說文ニ曰ク妾之言接也聞彼有禮走而往焉以得接見於君子也ト又蒙苑ニ曰ク妾接也言得接見君子而不得伉儷也ト大清律例戶律婚姻妻妾失序律ノ註ニハ妻者齊也與夫齊體之人也妾者接也僅得與夫接見而已貴賤有分不可紊也ト說キ同



服制ノ註ニハ「妾者側也謂得侍乎側也妻則稱夫妾則稱家長明有別也」ト記ス今此等ノ解釋ニ依レハ妻ハ齊ニシテ夫ト一身同體タルニ對シ妾ハ接ニシテ尊卑ノ別アルモ尙妻ニ準スルモノタルコト明ナリ

如斯妾ハ妻ニ準スルモノナルカ故ニ支那法ニ於テハ古來妾ヲ以テ夫ノ家族ト爲シ又夫及其親族ト妾トノ間ニハ親族關係アルモノトシ且妾ハ夫及夫族ニ對シ一定ノ喪服關係ヲ有スルモノトス然レトモ之ヲ妻ニ比セハ其間ニ尊卑ノ別アルカ故ニ多少ノ區別ヲ認メ即妻ニ於テハ夫ト云フモ妾ニ於テハ家長ト云ヒ又家長ト妾トノ關係ハ夫妻ノ關係ニ異ラサルモ其喪服ニ至テハ大清律例ニ依レハ家長ニ對シテハ妻ト同シク斬衰三年トスルモ家長ノ父母ニ對シテハ妻ト區別シ期年ト爲シ其他妻カ夫族ノ爲ニスル服ハ其範圍廣キモ妾カ家長族ノ爲ニスル服ハ狹ク又夫ハ妻ノ爲ニ服アルモ妾ノ爲ニ服ナク又妾ハ妻ニ對シ服アルモ妻ハ妾ニ對シ服ナシ是皆妻妾ノ區別ヲ明ニシ妾ヲ賤ムカ爲ニシテ家長族服圖ノ輯註ニ「翁姑之服妻與夫同妾降爲期非疏之也賤之也」トアルハ此意ヲ明ニセルモノトス

其他律例ノ上ニ於テハ妾ハ常ニ妻ニ準スルノ地位ヲ有シ妻妾子孫等ノ語ハ最多ク散見スル所ニシテ夫妾相犯ノ場合ノ如キハ夫妻相犯ノ場合ト全其制裁ヲ同クシ又親族相姦ノ場合ニ於テモ妾ヲ加ヘ唯妻ニ一等ヲ減スルニ過ス(刑律親屬相姦)又戶律婚姻娶親屬妻妾律ニ於テモ妾ヲ加ヘ妻ニ準シ唯妻ニ比シ其制裁ニ二等ヲ減スルノミ殊ニ名例律流囚家屬律ニ於テハ下ノ如キ規定アリ凡犯流者妻妾從之父祖子孫欲隨者聽遷徙安置人隨家口(妻妾父祖子孫)亦准此云云尙之ニ對スル註解ニ曰ク「流犯之妻妾非應隨之人而俱令從之欲其有家而安之也父祖子孫非應隨之人而願隨者聽之順其就養之情也」云云ト依是觀

之支那法ニ於ケル妾ハ一ノ親族上ノ身分ヲ成シ我現行法ニ於ル妾トハ全其性質ヲ異ニスルコト明ナリトス

臺灣ノ慣習ニ於テモ妾ハ妻ニ準スルモノトシ即妾ハ夫ノ家族ニシテ夫ト親族關係ヲ有スルハ勿論夫ノ宗族トモ亦親族關係ヲ有スルモノタルコトヲ認ム而シテ臺灣ニ於テハ服制亂雜ニシテ殆ト一定ノ慣例ナキカ故ニ妾ノ家長族ニ對スル服ノ關係ノ如キハ必シモ律例服圖ノ示スカ如ク實行セラレスト雖モ尙一定ノ喪服關係ヲ認ム此等ハ後ニ至リ説述スヘシ

第四 妾ノ名稱

妾ニ對シテハ古來種種ナル名稱アリ今其純然タル文學的ノ用語ニ屬スルモノヲ除キ臺灣ニ於ケル普通ノ用語ヲ舉レハ文字ノ上ニ於テハ側室、偏房、副室、副房、副妻、準妻、小家眷等ト稱シ又用語ノ上ニ於テハ二相公娘、如夫人、第二妻、細姨、姨仔等ト稱ス就中二相公娘、如夫人ノ如キハ身分アル者ノ妾ヲ指ス敬語ニシテ其他ハ通常人ノ妾ヲ指スモノトス

又夫妻相對ノ呼稱ニ至テハ律例ニハ妻ハ夫ト稱シ妾ハ家長ト稱シ其區別ヲ設クルト雖モ臺灣ノ實際ニ於テハ如斯區別ナク妻妾共ニ他人ニ對シテハ夫ヲ呼ヒ下輩ニ對シテハ夫ノ名下ニ「官」字ヲ附シ某官ト稱ス

依是觀之妾ハ私通ノ女若クハ女婢等トハ全其性質ヲ異ニスルヲ知ルヘク其稱呼ニ至テモ私通ノ女ハ俗ニ夥計ト稱シ又ハ偷香、竊玉等ト稱シ女婢ハ一般ニ媵、媒、嫗又ハ了鬘等ト稱シ其名實共ニ差異アルモノトス



第二項 蓄妾ノ要件

第一 實質上ノ要件

妾ハ正妻ニ比シ其身分卑賤ナリト雖モ正妻ニ準スヘキモノナルカ故ニ之ヲ蓄フルニハ亦夫妻婚姻ノ場合ニ必要ナル實質上ノ要件ヲ具備スルコトヲ要ス

(一) 男女カ適婚年齢ニ達シタルコト 臺灣ニ於テハ稀ニ將來妾ト爲スノ目的ヲ以テ年少ノ女子ヲ買置スルコトアリ然レトモ律例ニハ未定婚ノ妾ヲ認メス又此等ノ童妾ニ對シテ養媳ト同様ノ身分關係ヲ附シタルノ事例ナシ故ニ如斯未婚ノ童妾ハ之ヲ奴婢ト見ルノ外ナシ

(二) 異姓ナルコト 是既ニ婚姻ノ部ニ述ヘタルカ如ク同姓爲婚律ニ依リ禁スル所ニシテ同姓爲婚兼妻妾言ト註ス蓋妾ハ妻ニ準スルモノニシテ且後嗣ノ斷絶ヲ防クヲ以テ主タル目的ト爲スモノナルカ故ニ此點ニ付テハ妻ト同視シ同姓間ノ婚配ヲ禁スルハ固ヨリ其所ナリトス故ニ禮記曲禮ニモ「買妾不知其姓則卜之」ト規定ス唯左丘明ハ公羊傳ニ魯昭公妾於吳爲同姓也謂之吳孟子トアルニ對シ「孟子非小君也不成其喪不當讖也」ト云ヒ小君諸侯ノ正妻ニアラサル以上ハ敢テ同姓ヲ娶ルコトヲ答メスト爲スカ如シト雖モ是後世學者ノ一般ニ誹議スル所タリ臺灣ノ實際ニ於テモ同姓間ノ婚配ハ妻タルト妾タルトニ論ナク絕對ニ相通セサルモノト爲ス故ニ蓄妾ノ場合ニ於テモ能ク其系譜及身分ヲ精探シ同姓ニアラサルコトヲ確ムルヲ例トシ若誤テ同姓者ヲ妾ト爲シタルトキハ之ヲ離去スルニ於テハ敢テ刑罰ヲ受クルコトナキモ同姓者タルコトヲ知テ妾ト爲シタルトキハ同姓爲婚ノ規定ニ準シ處斷セラレタリト云フ

(三) 親族ニアラサルコト 戶律婚姻娶親屬妻妾律ノ規定ハ總テ妻妾ヲ同視シ全然同一範圍内ニ於テ親族間ノ婚姻ヲ禁止ス唯妻妾ハ名分相異ルカ故ニ妾ト爲スハ妻ト爲スニ比シテ其罰ヲ輕減セリ臺灣ニ於テハ嫁妾ニ於ケルカ如ク蓄妾ニ於テモ律例ノ規定ハ嚴行セラレス同宗親ノ妻妾ヲ收メテ妾ト爲スハ禮ヲ重セサル者ニ於テ履行フ所ナリ又律例ニ於テハ禁セサルモ妻ノ姉妹ハ之ヲ忌憚シテ妾ト爲スコトナシ

(四) 婚姻ノ制限ニ抵觸セサルコト 正式ノ婚姻ノ部ニ婚姻ノ制限ト題シテ説述シタルモノハ亦蓄妾ニ適用アルモノトス

前述スルカ如ク蓄妾モ亦其實質上ノ要件ニ關シテハ正式ノ婚姻ニ準スルト雖モ蓄妾ハ一男一女ノ配偶タルヲ要セス夫ハ妻アルモ妾ヲ娶リ妾アルモ更ニ第二ノ妾ヲ娶ルコトヲ得ヘク唯女ニ從一而終ノ義アリテ既ニ人ノ妻妾タル者ハ前婚ノ解消セサル間ニ更ニ他ノ妻妾ト爲ルコトヲ得サルノミ又古代ニ在テハ其身分階級ニ從ヒ蓄妾ニ種々ノ制限アリ明朝ニ至テハ庶民ハ四十歳以上ニ達シ尙子ナキ場合ニノミ蓄妾ヲ許シタリシカ清朝ニ至テハ全然此等ノ制限ヲ廢止シタルヲ以テ今ヤ蓄妾ニハ何等ノ資格ヲ要セス官員タルト士民タルヲ論セス力アル者ハ隨意ニ妾ヲ蓄フルコトヲ得ヘク其員數ニ制限アラサルナリ故ニ支那及臺灣ニ於テ蓄妾ノ風盛ニ行ハレ妾ノ多キヲ以テ榮譽トシ富家ニシテ四五名ノ妾ヲ有スル者ハ少カラス

第二 形式上ノ要件

(一) 總説 臺灣ニ於テハ妾ニハ自家ノ婢ヲ收取シタルモノト他人ノ女ヲ納レタルモノトアリ他人ノ女ノ中ニハ妻ノ如ク娶リタルモノト婢ノ如ク契買シタルモノトアリ閩族ニ於テハ契買シタルモ



ノ若クハ婢ヲ收メタルモノ多ク娶入ニ因ルモノ少シ之ニ反シテ粵族ニ於テハ概シテ娶入ニシテ稀ニ招出正式ノ婚姻未段参照シタルモノアリ(参考書第二編第三章第四節蓄妾ノ部第一乃至第八)

(二) 主婚人及媒人 男ハ妾ヲ蓄フルニ自主婚ト爲リ父母祖父母ヲ以テ主婚トスルコトナシ唯家ニ父母祖父母アルトキハ其尊長權ヲ重シ其同意ヲ求ムルニ過キス若此等ノ尊屬カ同意セサルトキハ妾ヲ家ニ入ルルコトヲ得ス夥計トシテ他處ニ蓄置スヘキノミ又夫ハ一家ノ輯睦ヲ圖ルカ爲ニ一應ハ之ヲ正妻ニ協議スヘキモ妻ハ之ヲ拒絶スルノ權ヲ有セス且之ヲ拒絶セサルヲ以テ妻ノ美德ト爲ス然レトモ相當ノ理由アルトキハ夫ノ尊屬ニ對シ之カ拒絶ヲ求ムルコトアリ  
上述ノ如ク妾ヲ蓄フルニハ其夫タルヘキ者カ主婚タルヲ本則ト爲スト雖モ其妾ト爲ルヘキ女ニ至テハ自主婚タルコトヲ得ス即正式ノ婚姻ニ於ケルカ如ク其父母祖父母伯叔父母及姑兄弟等婚家ニ在ルトキハ前夫ノ尊長ノ主婚人ヲ要ス但女カ寡婦ナルトキハ主婚人ノ任意ニテ締結スルコトヲ得ス本人ノ同意ヲ得ヘキハ勿論トス

蓄妾ニ關シテモ亦媒人ヲ通シテ其契約ヲ爲スヲ本則トス媒人ノ責任ハ正式ノ婚姻ニ同シ

(三) 聘財ノ授受 蓄妾ニモ其聘財ヲ要スルコト正式ノ婚姻ニ同シ夫家ノ貧富妾タルヘキ者ノ年齢美醜竝ニ初婚ト再婚トノ別ニ依リ其額一定セスト雖モ婚姻ニ比シテ多額ナルヲ常トス而シテ娶入ノ場合ニハ聘金ト稱スレトモ契買ノ場合ニハ身價銀ト稱ス

(四) 婚書ノ作成

(イ) 娶入ノ場合 妾ヲ娶リタルトキハ多クハ婚書ヲ立テス單ニ女ノ年庚ヲ男家ニ致スニ止ム然レトモ稀ニ略式ノ婚書ヲ立ツルモノアリ

(ロ) 招出ノ場合 招出トハ既ニ正式ノ婚姻ノ部ニ述ヘタルカ如ク夫カ將來妾ノ生家ニ對シ或義務例ヘハ妾ノ父母ヲ扶養シ或ハ其喪祭ヲ營ミ或ハ所生ノ子ヲ過繼スヘキ義務ヲ負フ婚姻ニシテ此場合ニハ契字ヲ以テ聘金ノ授受及夫ノ負擔スヘキ義務ヲ開載スルコト妻トシテ招出シタル場合ニ同シ(参考書同上第八節)

(ハ) 契買ノ場合 是多ク藝娼妓婢或ハ細民ノ女ヲ妾ト爲ス場合ニ行フモノニシテ契字ヲ立テ此内ニ身價銀ノ授受及賣斷ノ旨ヲ明記シ女家ヨリ男家ニ交付スルヲ要ス(参考書同上第七節)

(五) 蓄妾ノ成立 蓄妾ニハ婚姻ニ於ケルカ如ク合意及廟見ノ禮ヲ行フモノ少シ從テ如何ナル時ヲ以テ夫妻タル關係ヲ發生スルヤニ付テハ定説ナシ然レトモ其妾タルヘキ女カ夫ノ權内ニ歸シタル時ヲ以テ蓄妾行爲ノ成立シタル時期ト見ルヲ以テ最妥當ノ見解ト爲スヘシ即(一)契買ニ因ルモノハ身價銀ノ授受ト同時ニ女ハ夫ノ手ニ歸スヘク(二)娶入及招出ニ因ルモノハ聘金ヲ納レタル後吉日ヲ選ヒテ女ハ夫家ニ入ルヘク然ルトキハ未男女合意セサルモ亦完全ニ成立シタリト云フヘシ唯自家ノ婢ヲ收ムル場合ニ在テハ(父祖ヨリ夫ニ與ヘタルモノ又ハ他日成長ノ後ニ妾ト爲スヘキ目的ヲ以テ買置シタルモノ又ハ妻ニ從ヒ女家ヨリ來レルモノタルト問ハス)既ニ夫ノ權内ニ在ルモノナルヲ以テ之ヲ妾ト爲スノ意思ヲ發表シタル時ヲ以テ其成立ノ時期ト爲スヘシ

第三項 蓄妾ノ效力

第一 妾ノ家族關係

妾ノ家族關係ハ妻ニ同シ即(一)夫家ニ入りテ其家族ト爲リ(二)其本姓ノ上ニ夫姓ヲ冠ス然レトモ臺灣



ニ於テハ稀ニ妻カ夫ト別居シ或ハ依然生家又ハ前夫ノ家ニ留ルモノアリ此後ノ場合ヲ土人ハ一種ノ招入婚ト爲セトモ夫ハ其家ニ入ラス時々來リ宿スルニ過キナルカ故ニ招入婚ト云フヘカラス要スルニ此兩者ハ夫門ニ入リタル者ト同様ニ夫家ノ家族ナルモ唯或事情ニ因テ別居スルモノト見ルヲ可トス

第二 蓄妾ヨリ生スル親族關係

蓄妾ヨリ生スル親族關係及服關係ハ既ニ親族總說及服制ノ部ニ説述シタリ故ニ本條説ク所ト彼此相參照スルヲ要ス

(一) 家長ト妾ノ關係 家長ト妾トノ關係ハ命令服從ノ關係ニシテ夫妻ノ關係ニ準スヘシ從テ(一)妾モ亦夫ノ同宗タル身分ヲ有シ(二)妾ト同様夫ノ爲ニ斬衰三年ノ喪ニ服ス然レトモ妾ハ妻ヨリ其地位卑クシテ夫ト齊體ノ關係ニ立ツヲ得テ(三)夫ハ妾ノ爲ニ全喪ニ服セス(四)夫ノ妾ニ對スル權利ハ妻ニ對スル權利ヨリモ強ク妾カ夫ニ對スル犯罪ハ妻カ夫ニ對スル犯罪ト其刑ヲ等クスルモ其反對ニ夫カ妾ニ對スル犯罪ハ妻ニ對スルモノヨリ其刑輕シ(五)律例ニ於テ夫ハ妻ヨリ之ヲ夫ト稱スルモ妾ヨリハ家長ト稱シ相互ノ稱呼ヲ區別セリ然レトモ臺灣ニ於テ妾ヨリモ亦之ヲ夫ト稱シ妻妾ノ間ニ其稱呼ヲ異ニセス

(二) 妾ト家長ノ親族トノ關係 妾ト家長ノ親族トハ互ニ親族關係ヲ生ス但(一)妾ヨリ家長ノ同宗ヲ呼テ家長族ト爲シ其反對ニ家長ノ同宗ヨリ妾ヲ呼テ同宗親ノ妾ト爲ス(二)家長族ノ範圍ハ極テ狹ク僅ニ家長ノ祖父母正妻及子孫(曾孫)ノ數者ニ過キス而シテ家長ノ外親トハ全然親族關係ナシ(三)其服制ハ妻ニ比シテ輕ク家長ノ祖父母ノ爲ニ小功(但自己ニ子孫)家長ノ父母正妻嫡子庶子ノ爲ニ期年ニ

シテ比等ノ者ヨリ妾ニ對シテ報服ナシ唯妾ニ子女アルトキハ家長ノ子孫ニ對シテ庶母(年)庶祖母(幼)ト爲リ家長ノ子ヲ子養シタルトキハ慈母(斬衰三年)ト爲リ單ニ乳養シタルトキハ乳母(庶)ト爲リテ報服アルニ過キス

(三) 妻ト妾トノ關係 妻ト妾トノ關係ヲ生シ妾ハ妻ノ爲ニ期年ノ喪ヲ服ス妻ヨリ妾ニ對シテ報服ナキハ前(二)ニ説キタル所ノ如シ而シテ妻妾ハ其名分ヲ異ニシ貴賤ノ別アルカ故ニ妻妾序ヲ失シ妻ヲ妾トシ妻在ルニ妾ヲ妻ト爲スコトヲ得ス(戸律婚姻)又妻ノ死後ニ於テモ妾ヲ立テテ妻ト爲スコトヲ得ス(和天司說帖攝玉玉七年)

臺灣ニ於テハ妻妾ハ姊妹ヲ以テ相呼フ假令正妻ノ妾ヨリ年少ナル場合ニ於テモ妾ハ正妻ヲ以テ姉ト爲ス而シテ妻在ルニ妾ヲ以テ妻ト爲スハ其事例ナシト雖モ妻ノ死後ニ妾ヲ以テ妻ト爲スハ其例有ル所ニシテ之ヲ扶正ト云フ一部ノ讀書人ヲ除キテハ敢テ尤ムルコトナシ

又正妻ハ妾ヲ監督シ使役ノ權ヲ有シ妾ハ妻ニ服從スルノ義務ヲ有ス此點ニ關シテハ既ニ正式ノ婚姻ノ部妻ノ能力ノ部ニ説キタル所ナルヲ以テ再説セス又妻妾相互ノ刑法上ニ於ケル地位ハ妾ノ妻ヲ犯シタル罪ハ常人ヲ犯シタルモノヨリ重ク之ニ反シテ妻ノ妾ヲ犯シタル罪ハ甚輕シ妻ハ妾ヲ罵詈毆打スルモ罪ナク折傷以上ニ於テ始テ罪アリ

(四) 妾ト妾トノ關係 妾ト妾トハ互ニ服制ナシト雖モ亦其間ニ親族關係ヲ有ス然レトモ共ニ名分ヲ齊クシ家長及正妻ノ監督ノ下ニ在ルモノナルカ故ニ妾ト妾トハ相互ノ間ニ命令服從ノ關係ヲ生スルコトナシ

臺灣ニ於テハ妾ト妾トハ亦互ニ姊妹ヲ以テ相呼フ唯其姊妹ノ順序ニ付テハ南部ト中部及北部トハ



全其見解ヲ異ニシ南部ニ於ケル多數ノ説ニ依レハ姊妹ノ順序ハ年齢ノ長幼ニ依ラス前妻ノ者ヲ姉トシ後妻ノ者ヲ妹ト爲シ前妻者ヲ大漢娘仔ト稱シ後妻者ヲ二娘仔ト稱シ其次ヲ三娘仔ト稱シ順次數字ヲ冠シテ呼フヲ例ト爲スカ如シト雖モ中部及北部ニ於ケル多數説ハ全然之ニ反シ婚娶ノ前後ニ關セス専年輪ノ長幼ニ依テ姊妹ノ順序ヲ定ムルヲ例ト爲スカ如シ思フニ南部ハ尙古風ヲ存シ特ニ年齢ニ重ヲ置キ養子ニ在テモ後養者ハ必前養者ヨリ年少者ナルヲ本則ト爲スカ故ニ此理ヨリ推シ妾ニ於テモ後妻者ハ必前妻者ヨリ年少者ナルヲ普通ト爲スヨリシテ如上ノ見解生シタルナルヘク究竟スレハ南部ニ在テモ實際ハ尙中部及北部ニ於ケルカ如ク姊妹ノ順序ハ年齢ノ長幼ニ依テ定ルノ結果トナルヘシ

(五) 妾ト夫ノ子孫トノ關係

(イ) 妾ト嫡子庶子(妾所生ノ子ヲ除ク)トノ關係 此間ニハ親族關係及服關係アル事ハ既ニ前(二)ニ説キタル所ノ如シ而シテ妾カ夫ノ嫡子庶子ニ對シテ服ヲ有スルハ清律全寡服圖解ニ「夫子於父妾無服而父妾爲之服期年與父母爲子服同者蓋婦人三從子居其一妾實有專制於家長之子之義服期年者非分之親乃義之重也」トアルカ如ク夫ノ男子ニ對スル場合ニ限リ女子ノ爲ニ服セス又夫ノ子女カ妾ニ對シテ服ヲ有スルハ唯妾カ庶母慈母又ハ乳母タル場合ニ限ル然レトモ臺灣ニ於テハ(一)妾ハ夫ノ子ノ爲ニ喪ニ服セス唯禮儀ヲ重スル家ニ於テハ嫡長子ノ爲ニ期年ノ喪ニ服セシムルモノアルニ過キス(二)夫ノ子ハ亦妾ノ爲ニ喪ニ服セス唯撫養ノ恩義アル場合ニ(臺灣ニハ慈母ノ實アリテ其名ナシ)之ヲ生母ニ準シテ斬衰ノ喪ニ服シ或ハ父ノ命ニ因リ庶母トシテ期年ノ喪ニ服スルモノアルニ過キス

(ロ) 妾ト其所生ノ子孫トノ關係 此間ニハ正妻ト其所生ノ子孫トノ關係ト同一ナル親族關係及服

關係ヲ生ス然レトモ親母親子ノ名稱ヲ生セスシテ生母ト生子(所生)ノ名稱ヲ生ス臺灣ニ於テハ庶子ハ嫡母在堂中ハ生母ノ爲ニ期年ノ喪ニ服シ嫡母ノ離婚又ハ死亡ノ後ニ始テ生母ノ爲ニ斬衰ノ喪ニ服スルコトヲ得又妾ヨリ其所生ノ子ニ對シテ報服ナシ

(六) 妾及其子孫ト妾ノ本生親族トノ關係 既ニ述ヘタル如ク妾ニハ契買ニ因ルモノト妾入ニ因ルモノトノ二種アリ其本生親族ニ對スル親族關係ヲ異ニスルコト左ノ如シ

(イ) 契買ノ場合 此場合ニ於テハ妾ト其本生親族トハ全然親族關係ヲ斷絶ス妾ノ生ミタル子孫亦同シ然レトモ其夫ノ意思ニ依リ相往來存問セシムルハ妨ケサル所ニシテ臺灣ニ於テモ亦此例少カラス

(ロ) 妾入ノ場合 此場合ニハ妾ト其本生親族トノ親族關係ニ同シ妾所生ノ子カ生母ノ親族ニ對スル場合亦同シ其相往來存問シ得ヘキハ勿論出嫁シテ妻トナリタル者ト同様ニ互ニ服制及報服ヲ有ス臺灣實際ノ慣習亦然リトス

(七) 夫ト妾ノ本生親族トノ關係 夫ト妾ノ生家トノ關係ハ妾カ契買ニ係ルト妾入ニ係ルトニ論ナク一切親族關係及服關係ナキモノトス然レトモ臺灣ノ實際ニ於テハ妾入ノ場合ニ夫ト妾ノ生家ノ關係ヲ夫ト妻ノ生家トノ關係ニ準シ夫ヨリ妾ノ父母ヲ丈人丈姆(岳父母)ト同義トシ妾ノ父母ヨリ夫ヲ女婿トシ互ニ姻家ト呼フコトアリ

第三 夫ノ妾ニ對スル權利義務

夫ノ妾ニ對スル權利義務ハ全然夫カ妻ニ對スルノ權利義務ニ同シ即夫ハ妾ヲ扶養シ保護スルノ義務アルト同時ニ妾ヲ命令使役シ殺傷セサル程度ニ於テ之ヲ懲戒スルコトヲ得ヘタ又人ノ妻妾ト爲



スニアラサレハ之ヲ他ニ典雇スルコトヲ得ヘク又妾カ姦通或ハ逃走シタル場合ニハ之ヲ嫁賣スルコトヲ得ヘシ然レトモ妾ハ妻ニ比シテ其地位低キカ故ニ夫カ之ヲ離婚スルニハ妻ニ於ケルカ如ク必七出ノ原因アルヲ要セス任意ニ之ヲ出スコトヲ得唯之ヲ他ノ妻妾ト爲スコト能ハサルノミ是律例ニ出妻律アルモ出妻律ナキ所以ナリ臺灣ニ於テモ前述スル所ノ如シト雖モ妾カ妾入ニ係ル場合ニハ之ヲ離婚改嫁スルニ其生家ニ協議スヘキコト妻ノ場合ニ異ラス契買ノ場合ニハ生家ノ同意ヲ要セス夫ノ任意ニ之ヲ放逐シ或ハ他ニ嫁賣スルコトヲ得ヘキモノトス

刑法上ニ於ケル夫妻相互ノ地位ハ殆ト夫妻相互ノ地位ニ同シ(第二節正式ノ婚姻ノ部)然レトモ妾ハ妻ヨリ其身分賤キヲ以テ夫カ妾ヲ犯シタル罪ハ其妻ヲ犯シタル罪ニ比シテ一等又ハ二等ヲ輕減ス

第四 妾ノ能力

(一)妾ノ外部ニ對スル行為能力 妾モ亦妻ノ如ク外部ニ對シテハ獨立ノ能力ナキヲ原則トス然レトモ(二)夫死シ其妻及繼嗣アラサルトキハ家産ヲ管理シ必要ノ場合ニハ之ヲ處分シ或ハ夫家ノ爲ニ負債ヲ爲スコトヲ得ヘシ但夫ニ近親アル時ハ之ニ協議スヘキハ勿論ナリ(三)妻在ラサル時ハ日常ノ家事ニ關シテ夫ニ代理スルコトヲ得ヘシ(三)妻ノ如ク私産ヲ有シ自之ヲ管理シ或ハ處分スルコトヲ得ヘシ但不動産又ハ重要ナル動産ヲ處分スルニハ夫ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス妾ハ概シテ貧家ノ女ナルカ故ニ粧奩ヲ有スルノ例ハ極テ少ク又之アルトキト雖モ少額ナルヘク特ニ私産トシテ言フヘキモノナカルヘシ然レトモ富家ノ妾ニ在テハ夫ヨリ之ニ金錢首飾被服時ニ或ハ不動産ヲ與フルコトアルヲ以テ私産ヲ特有スル者少カラス中ニハ契字ヲ作成シテ妾ノ權利ヲ保證スルモノアリ(參照 二編第三章第九節 妾ノ私産ハ臺灣ニ於テハ妻ノ私産ニ準ス(四)妾ハ夫ノ許可ヲ受クルトキハ外部ニ對シテ如

何ナル行為ヲモ爲スコトヲ得又ハ獨立シテ營業ヲ爲スコトヲ得ヘシ (二)妾ノ内部ニ於ケル能力 妾ハ其内部ニ於テハ妻ノ制限ヲ受ケ又夫ノ嫡子庶子ニ對シテハ妻ノ如クニ命令懲戒ノ權ヲ有セスト雖モ其所生ノ子孫ニ對シテハ正妻カ其子孫ニ對スルト等シク命令懲戒ノ權ヲ有ス特ニ其子女ノ婚姻及養子縁組ニ關シテハ同意權ヲ有シ生母ノ承諾ナキトキハ其契約成立セス是賣子ノ契字ニハ必生母ヲ以テ知見人トスル所以ナリ

第四項 離 縁

律例ノ規定ニ於テハ妻ヲ出スニハ七出義絶ノ狀アルコトヲ要スト雖モ妾ヲ出スニ付テハ何等ノ制限ナシ又之ヲ臺灣ノ實際ニ徴スルモ妾ヲ出スコトハ夫ノ任意ニシテ一定ノ原因アルヲ要セス然レトモ妾ニシテ子女ヲ有スルトキハ自其關係ヲ異ニシ子女ヲ有スル妾ハ妻ニ於ケルト同ク姦姦若クハ不孝ノ如キ大罪ヲ犯スニアラサレハ濫ニ出スコトヲ得サルヲ本則トス故ニ中流以上ニ在テハ子女ヲ有スル妾ヲ出スノ例ハ甚少シ

離縁ノ方式ハ敢テ一定セスト雖モ(一)妾リタル者ハ其本人ニ離縁スル旨ヲ言渡スニ依テ離縁ノ效力ヲ生ス但臺灣ニ於テハ生家ニ協議シ贖身セシムルヲ多シト然レトモ其身價ノ回收ヲ要セザルトキハ生家ノ合意ヲ要セス放逐スルコトヲ得(二)買斷ニ係ル者モ亦然リト雖モ買斷ニ係ル者ハ其實家トハ親族關係全然斷絶シ恰モ實家ナキノ狀態ニ在ルカ故ニ之ヲ實家ニ還致スルカ如キハ殆ト絶無ニ屬シ中流以上ニ在テハ之ヲ放逐シ中流以下ニ在テハ契字ヲ添ヘテ之ヲ賣却シ其身價ヲ回收スルヲ例トス



妾ヲ離縁スルハ夫ニ專屬スル權利ナルカ故ニ夫ハ何人ニモ協議スルコトヲ要セス任意ニ妾ヲ處分  
 スルヲ得又何人モ之ニ對シ異議ヲ唱フルコトヲ得ス禮記内則ニ子有二妾父母愛一人焉子愛一人焉  
 由衣服飲食由執事母敢視父母所愛雖父母歿不哀子甚宜其妻父母不說出子不宜其妻父母曰是善事我  
 子行夫婦之禮焉歿身不哀トアリテ妾ヲ出スニモ父母ノ意思ニ從フヲ以テ子道ト爲スト雖モ實際ノ  
 慣習ニ於テハ敢テ父母ノ意思ニ從フコトヲ要セス又夫ノ生存中父母ト雖モ夫ノ意思ニ反シテ妾ヲ  
 出スコトヲ得ス夫ノ死亡後ニ於テハ父母又ハ正妻ハ妾ニ對シ尊長ナルヲ以テ之ヲ出スコトヲ得ヘ  
 シト雖モ子女ヲ有スル妾ハ犯罪行為等重大ナル理由アル場合ノ外之ヲ離縁スルコトヲ得サルモノ  
 トス且實際ニ於テハ妾ノ身上ニ付テハ夫カ生存中ニ於テ遺言其他ノ方法ヲ以テ處置スルヲ例ト爲  
 スカ故ニ夫ノ死亡後ニ於テ父母又ハ正妻カ妾ヲ離縁スルカ如キハ極テ稀有ナリトス

### 第四章 親 子

#### 第一節 總 說

支那及臺灣ニ於ケル親子ハ前既ニ述ヘタルカ如ク(第二章第一節第二款 第一項乃至第五項)大別シテ二ト爲スコトヲ得即自  
 然ノ血統ニ因ルモノ及法律ノ擬制ニ因ルモノ是ナリ此等ノ點ニ於テハ近世法律ノ認ムル親子ノ區  
 別ト大差ナキモ其内容ニ至テハ頗複雑ナルモノアリ左ニ其概要ヲ述ヘン

(一)自然ノ血統ニ因ル親子 是則親子ノ關係ニシテ支那法ニ於テハ其母ノ身分ニ依リ實子ヲ區別  
 シテ四種トス嫡子庶子姦生子及婢生子是ナリ此四者ハ各々其身分ヲ異ニスルト共ニ又其能力ヲ異  
 ニス

(二)法律ノ擬制ニ因ル親子 此親子關係ハ種々ナル者ヲ包含シ其内容最複雜ヲ極ム支那法ニ於テ  
 ハ其父母ヲ總括シテ三父八母ト云フ然レトモ是素ヨリ法文上ノ名目ニ過キスシテ其實際ト一致ス  
 ルモノニ非ス今之ヲ分類セハ凡二ト爲スコトヲ得一ハ自然ノ血統ノ擬制ニ基クモノニシテ總稱シ  
 テ養親子ト云フコトヲ得一ハ恩義名分ニ基キ法律上親子關係アルモノト認ムルモノニシテ即純然  
 タル法律ノ擬制ニ因ルモノナリ故ニ假ニ之ヲ擬制的親子ト稱セントス

(イ)養親子 是他人ノ子ヲ收養シテ子ト爲ス場合ヲ總稱ス而シテ支那法ニ於テハ元來異姓ノ養子  
 ナルモノヲ認メス然レトモ嗣ト爲スノ目的ニアラサルトキハ尙異姓ノ者ヲ收養シテ子ト爲スコト  
 ヲ許ス故ニ支那法ニ於ケル養親子ハ分テ三ト爲スコトヲ得(一)所後ノ父母及嗣子(二)養父母及養子(三)  
 義父母及養子ノ關係是ナリ而シテ後ノ二者ハ異姓ノ養子ニ屬ス然ルニ臺灣ノ慣習ニ於テハ無制限  
 ニ異姓ノ養子ヲ許シ且女子ノ養子ヲ認ムルカ故ニ養親子ノ關係ハ支那本土ニ比シ一層複雜ニシテ  
 過房子過繼子螟蛉子養女及收養ノ棄兒ノ五種ヲ認メ過房子ヲ除クノ外皆異姓ノ養子ナリ

(ロ)擬制的親子 是全恩義名分ニ基キ法律ノ擬制ニ因リ親子ノ名義ヲ生セシメタルモノニシテ律  
 例ノ規定ニ依レハ既ニ述ヘタルカ如ク下ノ場合ニハ親子ノ關係アルモノトス(一)繼父ト妻ノ前夫ノ  
 子(二)嫡母ト庶子(三)繼母ト夫ノ前妻ノ子(四)慈母ト慈子(五)庶母ト嫡子兼子(六)乳母ト乳子トノ關係是ナ  
 リ然レトモ臺灣ノ慣習ニ於テハ律例ノ規定ハ實際ニ行ハレス以上ノ中臺灣ノ一般慣習ニ於テ親子  
 ノ關係ヲ生シ且之ニ伴フ法律上ノ效果ヲ有スルモノト爲スハ殆ト嫡母ト庶子及繼母ト夫ノ前妻ノ  
 子トノ關係ニ限リ繼父ノ關係ノ如キモ之ヲ生スルコト極テ稀ナリ蓋臺灣ニ於テハ母カ夫ノ死後後  
 夫ヲ迎フルハ招夫ヲ爲スヲ通例トシ而シテ招夫ノ場合ニハ招夫ト前夫ノ子トノ間ニハ繼父子ノ關



係ヲ生スルコトナケレハナリ又庶母ノ如キハ臺灣ニ於テハ父ノ妾ニ對スル敬稱ニ過キス母子ノ關係ヲ生スルモノト爲サス唯或地方ニ於テハ庶母ノ爲ニ服ヲ認ムルモノアルニ過キス乳母慈母ニ至テハ臺灣ニ於テハ全然其觀念ヲ存スルコトナシ  
以上各種ノ親子關係ノ性質上ヨリ生スル親族關係ノ範圍及其服制ニ付テハ總テ之ヲ親族ノ部並ニ喪服ノ部ニ詳述セルカ故ニ本章ニ於テハ專各種ノ親子關係發生ノ要件及各種ノ親子關係ニ伴フ法律上ノ效果ニ付テ詳述セントス但擬制上ノ親子ハ其關係多クハ一身ニ止リ其意義效果共ニ之ヲ親族ノ部ニ詳述セルヲ以テ之ヲ省キ實親子及養親子ノミニ付テ詳述スル所アラントス

### 第二節 實親子

#### 第一款 實子ノ種類

律例ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク其母ノ身分ノ異ルニ依リ實子ヲ嫡子庶子姦生子婢生子ノ四種ニ區別ス臺灣ノ慣習亦之ニ同シ

##### 第一 嫡子

嫡子ニ付テハ增韻ニ「正室曰嫡、正室所生之子曰嫡子」トアリ即夫妻關係ヨリ生シタル子ニシテ我國法ニ所謂嫡出子ニ相當ス而シテ其長子ヲ嫡長子(服圖ニハ單ニ長子ト云フ)ト云ヒ次子ヲ嫡次子ト云ヒ嫡長子ノ嫡長子ヲ嫡長孫(服圖ニハ單ニ嫡孫ト云フ)ト云ヒ其嫡次子ヲ嫡次孫ト云フ以下之ニ準ス  
上記ノ如ク嫡子ナル語ハ正妻ノ生ミタル子ヲ指スヲ支那及臺灣ノ慣習ニ於ケル普通ノ用法ト爲スト雖モ時ニ亦他ノ意義ニ用ヒラレタルコトアリ即(一)專嫡長子ヲ指スコトアリ此場合ニハ嫡次子以

下庶子姦生子ハ合シテ衆子ト云フ又嫡長孫モ亦單ニ嫡孫ト云ヒ以テ衆孫ニ對ス(二)父ノ宗統ヲ承繼スル者ヲ指スコトアリ戶律戶役ノ内ニ「立嫡子違法」トアルハ此意義ヲ用ヒタルモノニシテ其妻出妾出及過繼子タルヲ別々サルナリ本報告書ニ於テハ意義ノ混亂ヲ避クルカ爲ニ(一)ノ場合ニハ特ニ嫡長子(二)ノ場合ニハ承繼子ノ語ヲ用フルコト、セリ

##### 第二 庶子

庶子ニ付テハ左傳ノ註ニ「庶子妾子也」又「木之正出爲本、旁出爲枝、子之正出爲嫡、旁出爲庶」トアリ即夫妻關係ヨリ生シタル子ヲ云フ如斯庶子ナル語ハ妾ノ生ミタル子ヲ指スヲ普通ノ用法ト爲セトモ典籍上ニ於テハ他ノ意義ニ用フルコトアリ即禮燕義ノ註ニ「庶子諸子也」トアリ衆子ト同義ニシテ嫡長子以外ノ子ヲ合稱スルモノニシテ宗法ニ「庶子不祭、明其宗也」トアルモノハ此意義ニ用ヒタルモノナリ我國法ハ妾ヲ認メス妾ハ一般私通ノ女ニ等シク法律上何等ノ身分ヲ有セサルヲ以テ其所生ノ子ハ悉ク私生子トシ其内ニ於テ父ノ認知シタル者ヲ庶子ト爲ス然レトモ支那法ノ庶子ハ我國法ノ庶子ト異リ庶子ト云フニハ必母カ妾ナル身分ヲ有スルヲ要ス下ニ説ク婢生子及姦生子ハ終生婢生子姦生子ニシテ庶子タル身分ヲ有スルコトナシ但臺灣ニ於テハ婢生子及姦生子カ嫡子庶子タル身分ヲ取得スル場合アリ後ニ詳述スヘシ

##### 第三 姦生子

姦生子トハ法律ノ認メサル男女不當ノ交接ヨリ生シタル子ヲ云ヒ我國法ノ私生子ニ同シ即有夫姦ノ子、亂倫ノ子ハ勿論苟モ夫妻或ハ夫妻ノ關係ヲ有セサル者ノ間ニ生シタル子(婢生子ヲ除ク)ハ皆姦生子ナリ假令夫妻或ハ夫妻ノ名ヲ有スルモ若其婚姻カ實質上形式上ニ欠缺スル所アリテ法律カ之



ヲ無効ト爲スモノナルトキハ其間ニ生シタル子モ亦姦生子トス  
 臺灣ニ於テハ有夫姦ノ子ハ特ニ偷生子ト云ヒ藝娼妓ノ如キ對手ノ誰タルヤ明ナラサル者ノ子ハ雜  
 種子ト云フ又父カ姦生子ヲ家ニ取養スルモ之ヲ其妻妾ニ與ヘテ子養セシメサルトキハ孳子ト稱ス  
 姦生子ハ法律ノ最賤惡スル所ニシテ如何ナル場合ニモ父祖ノ宗祧ヲ承繼スルノ資格ナク財產承繼  
 ニ當テハ嫡庶子ノ半額ヲ給付セラル、ニ過キス特ニ同宗ノ相姦ヨリ生シタル子ハ同宗姦生男女不  
 得混入宗譜トシ其父ノ系譜ニ入ルコトヲ禁ス臺灣ニ於テハ姦罪ノ如キハ利害關係人ヨリ起訴セサ  
 レハ之ヲ理セス其制裁律例ノ規定ノ如ク嚴ナラサルモ尙姦生子ハ一般ニ擯斥スル所ニシテ多クハ  
 人知レス之ヲ壓殺又ハ水死シ若クハ遺棄シ或ハ螟蛉子トシテ他ニ與ヘ又婦女カ處女ナルトキハ出  
 産ニ先テ其對手ニ與ヘテ婚姻セシメ或ハ其聘金ヲ廉ニシテ他人ニ嫁セシムルヲ以テ姦生子トシテ  
 之ヲ母家ニ養育スルハ甚少シ且嚴正ナル家庭ノ女子ニ在テハ姦生子ヲ産ムカ如キハ殆ト之ナキモ  
 若之アルトキハ家名ヲ汚スモノト爲シ父母兄弟ハ之ニ自殺ヲ勸告スルコトアリト云フ領臺ノ後殺  
 兒墮胎ノ禁嚴ニシテ姦通モ有夫姦ノ外ハ罪トナラサルヲ以テ下等社會ニ於テ私生兒トシテ之ヲ母  
 家ニ養ヒ或ハ協議ニテ父家ニ引取ルモノ漸ク多キニ至レリ

第四 婢生子

家長カ婢ニ通シテ生マシメタル子ハ之ヲ婢生子ト云フ臺灣ニ於テ粵族ニハ婢ナルモノナシ皆一時  
 雇用セル女工ニ過キス故ニ未婢生子ナルモノヲ生セス閩族ニハ間々之アリ稱シテ孳媒孳子ト云フ  
 婢生ノ語ハ戶律戶役卑幼私擅用財ノ附例ニ出ツ其附例ニ據レハ婢生子ハ嫡庶子ト等シク父祖ノ家  
 產ヲ均分スルノ權ヲ有シ姦生子カ唯嫡庶子ノ半額ヲ受クルニ比シテ優越ノ地位ニ在リ然レトモ婢

生ノ語ハ唯右ノ附例中ニ在ルノミニシテ服制服圖ノ内ニモ他ノ律例ノ内ニモ之ヲ見ス故ニ財產承  
 繼ニ關シテハ嫡子庶子ト同格ニアルモ其他ノ事項例ヘハ宗祧承繼官爵襲廢及服制ニ於テハ之ヲ庶  
 子ニ準スヘキカ將姦生子ニ準スヘキカノ疑ヲ生ス詳言セハ婢生子ハ嫡子ナキ場合ニ庶子ノ如ク宗  
 祧ヲ承繼シ官爵ヲ襲廢スルコトヲ得ルカ若得ヘシトセハ庶子ト同等ノ地位ニアルカ將庶子ノ次位  
 ニ在ルカ又婢生子ハ庶子ノ如ク衆子トシテ父祖ノ親族ニ對シテ互ニ服制ヲ有スルカト云フニ律例  
 及刑案ニ於テ未之ヲ決定シタルモノアルヲ見ス理論上ヨリ云ヘハ婢ハ妾タル身分ヲ有スルモノニ  
 アラス家長カ之ニ通スルハ一ノ犯姦ナレハ婢出子ハ無論之ヲ姦生子ナリト爲サルヘカラス然レ  
 トモ上記ノ附例ニハ既ニ財產承繼ニ關シテ之ヲ庶子ニ準シタレハ姦生子ト其地位ヲ異ニスルヤ明  
 ナリ今閩族實際ノ慣習ヲ見ルニ婢カ家長ノ子ヲ生ムトキハ多クハ直ニ妾タル身分ヲ得ルヲ以テ其  
 子モ直ニ庶子タル身分ヲ取得スヘク若其母カ父ノ妾ト爲ラス依然婢タル場合ニモ婢生子ハ嫡子庶  
 子ト同様ニ父祖及其親族ノ爲ニ喪ニ服シ又父祖ノ財產ヲ承繼シ其祭祀ニ與リ庶子ト其地位ヲ異ニ  
 セス又現時支那ニ於テハ婢生子モ嫡子庶子ナキ場合ニハ父祖ノ封爵ヲ襲ヒ官職ヲ廢スルコトヲ得  
 ト云ヘハ婢生子ハ之ヲ庶子ニ準シ服制ハ全之ニ同シク宗祧承繼及官爵ノ襲廢モ之ヲ爲スコトヲ得  
 唯其順位カ庶子ノ次位ニ在リト見ルヘキカ如シ  
 尙茲ニ附說スヘキハ現行大清新法律ニハ卑幼私擅用財律ノ附例ヲ修改シ嫡庶子男分析家財田產不  
 問妻妾所生止以子數均分姦生之子依子量與半分云々ト爲シ婢生子ヲ除キタリ而シテ其理由ニ謹按  
 此條原例係沿明令婢非妻妾之比而所生之子與嫡子均分財產於義未洽且婢女現改雇工妾婢並稱尤覺  
 不妥本條婢字擬請刪除云々トアリ即婢ハ妻妾タル身分ナキモノナレハ其所生ノ子カ嫡子ト同一ノ



家産承繼權ヲ有スルハ義ニ於テ妥當ナラス又婢ハ新律ニ於テ雇工ト爲シタルヲ以テ妾婢ト並稱スルハ妥當ナラス故ニ本例ヨリ婢ノ字ヲ删除スヘシト云フニ在リ然ラハ此新律實施以後ハ亦婢生子ヲ認メス姦生子ト爲スヘキモノトス

### 第二款 實子ノ所屬

#### 第一 律例ノ規定

子ハ父ノ家ニ入り父ノ姓ヲ冠スヘキハ支那法ノ通則ナリ唯姦生子ニシテ父ノ認知セサル者若クハ棄兒ニシテ父母ノ知レサル者ハ或ハ母ニ歸シ或ハ收養者ニ歸ス(親族總説及家ノ部參照既ニ述ヘタルカ如ク律例ニハ夫ノ死亡又ハ失踪ノ後ニ其妻タル者ハ一定ノ期間ヲ經過セサレハ改嫁スルコトヲ得サルノ規定アレトモ離婚後ニ於ケル改嫁ノ期間ニ付テハ何等規定シタル所ナキヲ以テ今日離婚シタル婦女カ明日改嫁スルモ妨ナク又或場合ニ夫ハ妻妾ヲ嫁賣スルコトヲ得ヘキヲ以テ前夫ノ子カ後夫ノ家ニ生マル、場合ヲ生スヘシ此場合ニ於テモ其子カ果シテ前夫ノ胤ナルコト明瞭ナルトキハ當然前夫ニ歸スヘキモノトス

#### 第二 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テハ子ノ所屬ヲ決スルニハ一切出產當時ニ於ケル母ノ所屬如何ヲ以テス

(一)母カ婚姻前(妻妾タル身分ヲ有スル以前)ニ懷胎シタルモ婚姻中ニ生マレタル子ハ其胤ノ誰タルヲ問ハス母ノ現夫ニ歸スヘク之ニ反シテ其離婚後ニ生マレタルトキハ其前夫ノ胤タルコト明ナル場合ト雖モ尙母ニ歸シテ姦生子ト爲リ若母ノ改嫁シタル後ニ生マレタルトキハ其後夫ニ歸シテ嫡

子又ハ庶子ト爲ルヘシ臺灣ノ下流社會ニ於テハ夫ノ死亡又ハ失踪ノ後ニ夫族ノ同意ヲ得ルトキハ法定ノ期間ヲ經過セシテ改嫁スル者アルモ敢テ之ヲ尤ムル者アルナク又夫ハ何等ノ條件ヲ要セス任意ニ妾ヲ嫁賣シ妻ト雖モ其同意ヲ得ルトキハ他ニ嫁賣スルコトヲ得ヘシト爲スヲ以テ前夫ノ子カ後夫ノ家ニ生マル、ハ其實例甚多シ此場合ニ於テ子ハ概シテ前夫ニ歸セスシテ後夫ニ歸ス若前夫(其死後ニ於テハ前夫ノ親族)ニ於テ之ヲ子養セント欲スルトキハ離婚又ハ改嫁ノ當時ニ於テ豫胎兒ノ所屬ヲ協定スルカ或ハ婚書ノ返還又ハ休書贖回字ノ交付ヲ爲サス表面上夫タル關係ヲ保續スルヲ要ス若離婚改嫁ノ手續ヲ完了シタル以上ハ前夫ハ胎兒ニ對シテ何等ノ權利ヲ有セス恰モ家畜ヲ他ニ賣渡シタルトキハ其胎兒モ亦買主ノ所有ニ歸スルカ如シ故ニ若前夫ニ於テ強テ之ヲ子養セント欲スルトキハ妻妾(未改嫁セサルトキ)又ハ其後夫ニ協議シ之ヲ買得スルノ外ナキモノトス臺灣ニ於テ子ノ所屬カ如斯律意ト相支吾スルニ至リタルハ畢竟臺灣人ニ於テ宗ヲ重スルノ觀念ニ乏シク異姓亂宗ヲ敢テシテ恠マサルノ結果ニシテ子女ノ多キヲ愛スルノ極實子アルモ尙螟蛉子ヲ養フ有様ナレハ身價ヲ出サスシテ前夫ノ子ヲ得ルハ寧其利益トスル所ニシテ且子女賣買ノ風習盛ナルヲ以テ若己之ヲ好マサルトキハ容易ニ他ニ賣却シテ其身價ヲ利スルコトヲ得ヘキヲ以テナリ故ニ一般下流社會ニ於テハ毫モ懷胎セル婦女ヲ娶ルヲ厭フコトナシ然レトモ中流以上廉恥ヲ重スル者ニアリテハ婦女ノ既ニ懷胎セルコトヲ知テ之ヲ娶ルコトナキハ勿論其知ラスシテ娶リタル場合ニモ其生子ヲ以テ己ノ子トシテ留ムル如キコトナシ次款嫡庶子非認ノ條ニ於テ之ヲ述フヘシ

(二)生子ノ所屬ハ出產當時ノ母ノ所屬ニ依テ定ムルコトハ姦生子ノ場合ニ於テモ亦同一ナリトス未婚者ノ私通ニ因テ懷胎シ女子ノ家ニ於テ出生シタル子ハ當然母ニ屬スルカ故ニ父ノ意思ニ依リ



其子ヲ引取ルコトヲ得ス反之通俗ニ所謂内縁ノ妻ニ出生シタル子又ハ婢生ノ子ノ如キハ父ニ屬シ  
父ノ家ニ入ルヘキモノナルカ故ニ母ヲ納ル、ト否トニ關セス其子ハ父ノ庶子タルコトヲ得ルモノ  
トス而シテ臺灣ニ於ケル姦生子ノ多數ハ前者ニ屬スルカ故ニ母ニ屬スルヲ通例トシ民間ノ俚諺ニ  
モ「若是個的困仔、那不恁厝生、來我的厝生、是我的、又ハ、鴨母食他人粟、生卵自己的」ト稱ス蓋前者ハ姦生子  
カ當然男子ノ有ニ歸ス可キモノナラハ男家ニ於テ産ムヘキ筈ナルニ女家ニ於テ産メル以上ハ是我  
有ナリトノ意ニシテ後者ハ鴨ハ他人ノ田ニテ食ヲ求ムルモ其生メル卵ハ飼主ノ有ナリトノ意ナリ  
トス以テ姦生子ノ所屬ニ關スル觀念ヲ推知スルニ足ラン故ニ母ニ屬スル姦生子ハ其母ヲ妻又ハ妾  
トシテ納ル、ニアラサレハ男子ハ之ヲ自己ノ家ニ引取ルコトヲ得ス若子ノミヲ引取ラントスルト  
キハ相當ノ身價ヲ出シテ買取スルコトヲ要ス

### 第三款 認知及否認

#### 第一 認知

##### (一) 認知ノ方法

律例ニ於テ未姦生子ヲ認知スルノ規定ヲ存セス蓋支那法ニ於テ男女ノ交接ハ婚姻以外皆犯罪行為  
ニ屬スルヲ以テ有夫姦亂倫姦ノ子ハ勿論通常ノ私生兒ト雖モ父ヨリ進テ之ヲ認知スルコトナシ其  
無効ノ婚姻ヨリ生マレタル子及男女共ニ姦罪ニ問ハレタル間ニ生マレタル子ハ何レモ其父タル者  
明ナルヲ以テ別ニ認知ヲ要セスシテ父ニ歸スヘシ  
臺灣ニ於テハ姦通罪ノ如キハ其利害關係者ヨリ之ヲ訴フルニ非サレハ不問ニ付シタルヲ以テ亂倫

及有夫姦ノ場合ヲ除キ父ハ其母又ハ母ノ後夫ノ甘諾ヲ得ルトキハ容易ニ之ヲ認知シ取養スルコト  
ヲ得ヘシ但取養セスシテ單ニ之ヲ認知スルハ未之アラサル所ナリ此點ニ付テハ獨姦生子ノミナラ  
ス離婚後ニ生マレタル子ニ付テモ亦同ナリ又現ニ男女同棲シテ互ニ夫妻又ハ夫妻ヲ以テ相呼ヒタ  
ルモノ、間ニ生レタル子ハ其婚姻カ實質上又ハ形式上ノ要件ニ缺タル所アルモ父カ之ヲ子養スル  
コトヲ得ルハ律例ノ規定ニ異ルコトナシ

##### (二) 認知ノ效果

姦生子カ父ニ子養セラレ、トキハ父ト親子關係ヲ生スルモ母トノ親子關係ハ之ニ關シテ消滅ス又  
姦生子ハ父ニ認知セラレタル後モ尙依然姦生子ニシテ嫡子庶子タル身分ヲ取得スルコトナシ然レ  
トモ臺灣ニ於テハ父カ其母ト婚姻シ或ハ其子ノミヲ取テ現在ノ妻又ハ妾ニ子養セシメタルトキハ  
其子ハ嫡子又ハ庶子ト同一ノ身分ヲ得ルモノト爲ス

#### 第二 否認

##### (一) 否認ノ方法

律例ニ於テハ未嫡庶子否認ノ規定ヲ見スト雖モ夫カ其妻妾ノ他人ト通姦シタルコトヲ訴ヘタルノ  
結果ハ自然其胎兒生兒ニ對スル非認ト爲ルヘシ即婚姻前ニ於テ懷胎シ居リタルコト或ハ夫ノ不在  
中又ハ死亡後ニ懷胎シタルコトノ明確ナル場合ニハ假令通姦ノ對手カ顯然タラサルモ夫又ハ其近  
親(夫ノ死後)ニ於テ姦罪トシテ訴フルコトヲ得ヘシ  
生兒懷胎ノ期間ハ既ニ出生ノ部ニ述ヘタルカ如ク支那ニ於テハ七箇月乃至十箇月ナリトス而シテ  
嫡庶子否認ノ訴訟アリタルトキ作(驗屍人)ノ妻來リ生兒ヲ驗シ其體貌及頭髮ノ模樣ニ依テ其懷胎



セル時期ヲ推斷シタリト云フ

臺灣ニ於テハ未嫡庶子ヲ否認スル爲ニ訴訟ヲ起シタル實例ナシト云フ要之流社會ニ在テハ其夫ニ於テ之ヲ認知シテ子養シ或ハ之ヲ他人ニ賣斷シテ身價ヲ取リ中流以上體面ヲ重スルノ家ニ在テハ其妻ニ於テ外聞ヲ憚リ寄ニ之ヲ殺死シ或ハ路傍ニ遺棄スルアリ或ハ其夫ニ於テ妻妾ヲ離婚シテ姦生子ヲ之ニ付スルアリ而シテ其妻妾ノ實家力之ヲ争フトキハ爲ニ自家ノ醜ヲ曝露スルノミナラス其婦女カ姦罪ニ問ハル、恐アルヲ以テ敢テ之ヲ争フコトナシ故ニ從來官ニ訴ヘテ嫡庶子ヲ否認シタルコトナシ

(二) 否認ノ效果

妻妾ノ子其父(父ノ死後ハ父ノ近親)ニ否認セラレタルトキハ嫡庶子タル身分ヲ喪失スヘシ律例ニハ姦生子ハ姦夫ニ責付スヘキ規定アレトモ姦夫ノ誰タルカ明ナラサル場合ニ於ケル姦生子ノ歸屬ヲ規定セス蓋姦婦カ離婚又ハ嫁賣セラレタルトキハ子モ亦之ニ從フヘシト雖モ本夫ニ於テ尙其婦ヲ留ムルトキハ子モ亦本夫ノ家ニ留ルモノナルヘシ但姦夫ノ明ナラサルトキト雖モ尙妻妾ノ犯姦ヲ訴フル如キ場合ニハ其妻妾ヲ家ニ留ムルコトアラサルヲ以テ實際ニハ如斯問題ノ生スルコトナカルヘシ

第三 嫡子庶子タル身分ノ取得

(一) 庶子カ嫡子タル身分ヲ取得スル場合

支那法ニ於テ妻ハ妻ノ死後ニ於テモ立テ正妻ト爲スコトヲ得サルハ既ニ述ヘタル所ノ如シ隨テ庶子ハ終生嫡子タル身分ヲ取得スルコトナシ然レトモ正妻カ五十歳ニ達シ尙一人ノ男子ナキトキハ

庶長子ハ進テ父ノ後ヲ承タルコトヲ得(戶律戶役立嫡子違法律此場合ハ律服制ニ所謂庶子爲父後者)ニシテ嫡長子タル身分ヲ取得シ生母ノ本生親族ニ對シテハ互ニ服制ヲ有セス(服制小功爲外祖父母ノ條)臺灣ニ於テハ(一)稀ニ妾ノ扶正行ハレタルコトアリ此場合ニハ其妾ノ扶正以前ニ生ミタル子ハ嫡子ト爲ルコトアリ然レトモ年長ノ故ヲ以テ他ノ嫡子ニ先テ長房ト爲ルコトヲ得サルモノトス(二)正妻ニ子ナク妾ニ子多キトキハ其一子ヲ以テ正妻ニ與ヘテ子養セシムルコトアリ此場合ニハ其子ハ正妻ヲ以テ親母ト爲シ嫡子タル身分ヲ取得ス隨テ其子ハ生母カ妾入ニ係ル場合ニ於テモ生母ノ父母ノ爲ニ喪ニ服セス

(二) 姦生子カ嫡子庶子タル身分ヲ取得スル場合

支那法ニ於テ相姦ノ男女ハ相婚スルコト能ハサルハ既ニ説キタル所ノ如シ隨テ我國法ノ私生子カ其父母ノ婚姻ニ因テ嫡子タル身分ヲ取得スルカ如キ場合ヲ生スルコトナシ又姦生子カ其父ニ屬シタル場合ニ於テモ姦生子ハ永遠ニ姦生子ニシテ終生嫡子タル身分ヲ取得セサルヲ本則トス然レトモ臺灣ニ於テハ之ニ二箇ノ例外アリ(一)相姦男女ノ婚姻ハ常ニ有ル所ニシテ必シモ之ヲ以テ無効ト爲スコトナシ特ニ内縁ノ夫妻ノ如キ父母祖父母其他尊長ノ追認アルトキハ正當ノ夫妻ト爲ルニ妨ナシ隨テ姦生子ハ其生母カ父ノ妾ト爲リタルト妻ト爲リタルトニ依テ或ハ嫡子ト爲リ或ハ庶子ト爲ル(二)姦生子ノ父カ母ト相婚セサルモ姦生子ヲ取リ其現在ノ妻又ハ妾ニ與ヘテ子養セシムルトキハ亦嫡子或ハ庶子ト爲ル若シ姦生子ヲ父ノ家ニ引取ルモ妻妾ノ子ト爲サ、ルトキハ之ヲ孽子ト稱ス



### 第四款 實親子關係ノ效力

#### 第一 親族及家族ノ關係

(一) 親族關係 子ハ父ノ宗族タル身分ヲ得、男女ヲ論セス皆父ノ姓ヲ冠ス而シテ父母及其親族トノ間ニ親族關係及服關係ヲ發生ス但姦生子ハ之ヲ子養シタル父母ノ一方トノミ親族關係及服關係ヲ生ス其母ニ屬シタル子ハ母ノ姓ヲ冒スモ母家ノ宗族タルコトナシ(親族總說ノ部參照)

(二) 家族關係 子ハ父ノ家ニ入り父ノ知レサル子ハ母ノ家ニ入ル父母共ニ知レサルトキハ收養者ノ家ニ入ル

(三) 尊長權 子ニ對スル尊長權ハ先家ニ在ル祖父母、父母之ヲ行フ尊長權トハ尊長カ卑幼ヲ教令懲戒スルノ權之ヲ典雇賣買スルノ權其行為ニ對スル許諾權及其扶養ヲ受クルノ權等ヲ總稱シタルモノニシテ既ニ前ニ說述セル所ノ如シ

#### 第二 實子ノ相續權

前ニ述ヘタルカ如ク實子ハ嫡子、庶子、婢生子、姦生子ニ別ツト雖モ其地位及能力ノ差異ハ主トシテ相續權ニ關ス本事項ハ後章相續ノ條下ニ於テ說述スヘキヲ以テ茲ニハ其梗概ヲ記スルニ止ム

(一) 宗祧承繼 宗祧承繼ニ於テ嫡長子孫ハ嫡次子以下ニ先テ嫡子孫ハ庶子孫ニ先ツ嫡庶子孫全然無キ場合ニハ婢生子モ亦宗祧ヲ承繼スルコトヲ得然レトモ姦生子ハ如何ナル場合ニモ此權ヲ有スルコトナシ臺灣ニ於テハ現時宗祧承繼行ハレス父祖ノ祭祀ハ各子平等ニ之ニ當ル故ニ此點ニ於テハ嫡長子又ハ嫡子其他ノ實子ト差異アルコトナシ

(二) 官爵襲應 封爵ヲ承襲シ又ハ高官其子ニ應スル場合モ亦宗祧承繼ニ同シ(皇位官位ノ部參照)

(三) 財產承繼 嫡子庶子婢生子ハ父祖ノ財產ヲ均等ニ承繼ス姦生子ハ嫡庶子ノ得份ノ半額ヲ受ク若嫡庶及婢生子ノ子ナキトキハ姦生子ハ過繼子ト之ヲ均分シ過繼子モ亦之ナキトキハ始テ其全額ヲ受ク若又此等ノ男子皆ナキトキハ家女ニ於テ財產ヲ承繼スルコトヲ得

臺灣ニ於テハ實男子ハ養男子ト同様ニ父祖ノ財產ヲ承繼スルコトヲ得ルヲ以テ本則トシ父祖ノ意思又ハ此等承繼人間ノ協議ニ依リ其得額ニ差等ヲ設クルコトアリ例ハ財產増殖ニ功勞アル者多クハ長子ニ多額ヲ給シ早世ノ子、螟蛉子、孽子ニ少額ヲ給シ又別ニ嫡長孫ニ長孫額ヲ與フルカ如シ

### 第三節 養親子

#### 第一款 總說

#### 第一 養子ノ沿革

養子ハ元來實男子ナキ者カ父祖ノ祭祀ヲ繼承スルノ必要ヨリ生レタルモノニシテ早ク古代ニ於テ此制度ヲ存シタリ然レトモ所謂神不歆非族、非其鬼不祭トシテ父祖ノ祭祀者ハ必其男系血族タルヲ要シ養子ハ必同宗ノ中ヨリ選立スヘキモノトシ唐律ニ於テハ絕對ニ異姓ノ養子ヲ禁止シタリ明清律ハ多少其禁ヲ寬ニシタルモ尙立テ、嗣ト爲スハ同姓ニ限ルモノトシ唯其嗣ト爲サ、ルトキハ異姓ノ養子ヲ許セリ(戶律戶役、立嗣子遺法)

然レトモ此禁例ハ唯品官有爵者ノ間ニ行ハレ庶民ノ間ニハ勵行セラレス一方ニハ貧困多子ノ累ニ苦ム者アルト同時ニ他方ニハ子ニ乏シク他人ノ子ヲ收養セントスル者ヲ生シ終ニ異姓亂宗ノ弊ヲ



釀シタリ特ニ福建廣東地方ノ如キハ宗統ノ觀念廢頽シ父祖ノ祭祀ハ宗子之カ主タルニアラス衆子同様ニ之ニ當ルカ故ニ其養子モ律定ノ如キ宗統承繼子ニアラスシテ單ニ財產ノ圖分ニ與リ父祖ノ祭祀ニ參スルノ養子トナリ實子アル者カ養子ヲ爲シ養子アル者カ第二ノ養子ヲ爲スノ風ハ所在ニ行ハレ一ニ子孫ノ多キヲ以テ榮譽ト爲スニ至レリ而シテ臺灣ハ其初亡命不規ノ徒ヲ以テ充サレ弱肉強食ノ状態ニ在リタルヲ以テ一ハ危難相救フノ必要ヨリ一ハ荒地拓殖ノ必要アルカ爲ニ益子孫ノ多キヲ希ヒ養子ヲ爲スニハ決シテ同姓ニ限ラス且二人以上ノ養子ヲ爲スノ慣習ヲ馴致セルモノ、如シ

廈門志ニ曰ク閩人多養子、卽有子者亦必抱養數子、長則令其販洋賺錢者則多置妻妾、以編廢之、與親子無異、分折產業、雖胞姪不能爭、亦不言其父母既賣後卽不相認、或藉多子以爲強房積習相沿、恬不爲怪、夫於禮曰亂宗、於例斷宜歸宗、支紊亂何不之察也、數傳而後、竝不知爲誰氏子孫矣、ト此記事ニ徵スレハ支那福建地方ニ於テハ夙ニ異姓ノ養子ヲシテ嗣ト爲シ財產ヲ繼カシムルノ風習行ハレタルノ事實ヲ知ルヘシ而シテ此風習タル一般ニ宗族制ノ頽廢ニ基ツクモノナレハ獨廈門孤島ノミニ止ラス恐クハ南清一帶若クハ支那社會ノ全體ニ行ハル、モノナルヘシ

福建地方ノ慣習既ニ如斯ナルヲ以テ其地方ノ移民多數ヲ占ムル臺灣ノ慣習モ亦之ニ等シキハ怪シムニ足ラス卽臺灣ニ於テハ後章ニ説明スルカ如ク異姓ノ養子ヲ嗣ト爲スハ一般ニ認ムル所ナルノミナラス實際ニ於テハ異姓ノ養子所謂螟蛉子ハ之ヲ同宗ノ養子所謂過房子ニ比シ其數遙ニ多シ彰化縣志ハ此状態ヲ目シ、民少族居、有乏嗣者多買他姓子、以爲嗣、曰螟蛉、取詩螟蛉有子、果羸負之之義、或自糶襍而育之、或四五歲以至十餘歲、而最可怪者、或援他姓壯夫爲子、授之室、而使承其祀、有父無母、背理傷倫、

莫此爲甚、來日亂倫其能免乎、古人無子、必以兄弟之子嗣之、或無期功襟麻之親、亦必擇同姓一本之派、而昭穆合序者繼以爲嗣、若以非我族類之人、使承祀而爲之後、吾知九泉有知、必抱怨諸之痛、鬼其假矣、夫既斬其祀、而以他人子續之、古所以有以牛易馬之譏也、凡人之老而無子者、皆因妬婦欲擅專房之寵、不容買妾置媵、或妾媵有子、不以爲己子、故有生女而潛易、詐孕而假產、夫卽明知、亦隱忍遷就、而強認爲子者、又或婦言是聽、舍兄弟同姓之子、而必取諸異姓者、欲隱其事、而滅其迹、哀哉、禮無異姓爲後之文、朝無異姓爲之後律、安得大疾呼、挽此頽風哉、ト記シタリ

養女ニ關シテハ未律例ニ規定スル所ナシト雖モ是亦古來此例アリタルカ如シ唐律ニハ全異姓ノ養男ヲ禁シタルモ養女ハ之ヲ禁セス而シテ清律服圖ノ同宗撫養ノ子、養子及收養ノ棄兒ノ内ニハ男子ノミナラス女子モ亦之ヲ含ム臺灣ニ於テハ養女ハ養男ニ比シテ其數少シト雖モ亦所在ニ行ハル

第二 養子ヲ爲スノ目的

(一) 養家ノ目的 臺灣ニ於テ養子ヲ爲スノ目的ハ概シテ左ノ如シ

(イ) 繼嗣ノ爲ニスルモノ 是實男子ナキ者カ父祖ノ祭祀ヲ承繼スルカ爲ニ爲スモノニシテ通常此目的ノ爲ニスルモノハ男子タリト雖モ時ニ女子ヲ以テスルコトアリ卽他日之ニ招塔ヲ爲シ其生ム所ノ子ヲ得テ繼嗣ヲ爲サント欲スルナリ此ニハ近親ノ女ヲ養ヒ女系ナルモ尙血統ヲ傳フルコト血縁ナキ螟蛉子ニ勝レリトスルノ見地ヨリ爲ス者ト養男ヲ爲スニハ其身價廉ナラサルヲ以テ已ムヲ得ス經濟上ノ理由ヲ以テ養女ヲ爲ス者トアリ但其繼嗣ヲ得ルノ目的タルハ卽一ナリ(參考書第二編第四章 親子ノ部第一二章 養子ノ部第一二章)

(ロ) 妻妾ノ情ヲ満足セシムルカ爲ニスルモノ (二) 既ニ妻妾ノ一人ニ實男子アルトキハ繼嗣其人ア



リト雖モ妻ハ妾ノ子ヲシテ家産ヲ承繼セシムルヲ欲セス妾ハ夫ノ死後ニ於テ倚依スル所ナキヲ憂フ此場合ニ夫ハ妻妾ノ情ヲ満足セシムルカ爲ニ妻ニ既ニ子アルニ拘ラス尙妾ノ爲ニ養子ヲ爲シ妾ニ子アルモ尙妻ノ爲ニ養子ヲ爲スコトアリ甚シキハ數人ノ妾ノ爲ニ各養子ヲ爲スコトアリ(二)妻ニ男子ノミアリテ女子ナク妻カ特ニ女子ヲ愛スルカ爲ニ養女ヲ爲シ(三)或ハ接乳頭ト稱シ子女死シ妻妾ノ乳汁充滿シ苦痛ニ堪ヘサルカ爲ニ養子女ヲ爲ス等皆妻妾ノ情ヲ満足セシムルカ爲ニスルノ養子女ナリト云フヘシ

(ハ)子孫ノ繁榮ヲ希フノ情ヨリ來ルモノ (一)家ニ子女少キ場合ニ養子女ヲ爲シ其農耕或ハ女工ヲ助ケシメントスルモノ(二)或ハ多ク養子女ヲ爲シ他日此等及其女婿カ相存問シ吉凶相慶弔シ一ハ以テ老後ノ情ヲ慰メ一ハ以テ鄉黨ニ其繁榮ヲ誇ラント欲スル者モ亦少カラス

(ニ)迷信ヨリ來ルモノ 俗ニ招小弟ト稱シ夫妻間ニ子ナキ者モ他人ノ女ヲ養フトキハ後必男子ヲ生ムト云フ又俗ニ壓星ト稱シ子女ノ屢夭亡スルハ子星ノ其家ニ定著セサルニ因ルト爲シ他人ノ女ヲ養ヒ子星ヲ壓シテ走ラシメサルトキハ其後ニ生レタル子ハ早世セスト云フ一説ニハ壓星ヲ壓青ニ作リ自己ノ子女屢死亡スルハ其種ノ不良ナルニ因ルヲ以テ他人ノ子ヲ養フハ恰モ菓樹ニ於ケル壓枝ノ如キモノナリト云フ者アリ此等ノ迷信ヨリ養女ヲ爲ス者モ亦少カラス

(ホ)射利ノ目的ヲ以テ爲スモノ 買斷スル養女ノ中ニハ此目的ニ出ツルモノアレトモ養男ニハ此目的ヲ以テ爲スモノナシ(參考書第一編第四章第六十四ノ五)(五)(六)(七)(八)(九)(十)(十一)(十二)(十三)(十四)(十五)(十六)(十七)(十八)(十九)(二十)

(二)生家ノ目的 自己ノ子女ヲ養子女トシテ他ニ與フルノ理由ヲ擧クレハ左ノ如シ  
(イ)生家ト養家ノ情誼ヨリ來ルモノ 自己ニ子女多ク其同宗外姻或ハ朋友間ニ子女ナキ場合ニ其

繼嗣ト爲スカ爲ニ與フルモノ是兩家ノ情誼ニ基ツクモノナルヲ以テ決シテ賣斷スルコトナシ  
(ロ)子女多キニ苦ミ或ハ貧窮自贖スル能ハサルカ爲ニスルモノ 子女多クシテ之カ養育ニ苦ミ或ハ母死シテ乳養スル者ナキトキハ幼時ニ於テ之ヲ他人ニ與フルコトアリ貧窮自贖スル能ハサル者ニ於テハ全子女ヲ賣斷シ其身價ヲ得テ生計ニ資スル者多シ(參考書第二編第二章第六ノ一)(二)(三)(四)(五)(六)(七)(八)(九)(十)(十一)(十二)(十三)(十四)(十五)(十六)(十七)(十八)(十九)(二十)

(ハ)母カ姦情ヲ蔽ハント欲スルモノ 寡婦又ハ處女カ懷胎シ或ハ有夫ノ婦カ他人ト姦通シ之ニ因テ生レタル子女ハ人ノ之ヲ知悉センコトヲ恐レ或ハ之ヲ路ニ委棄シ或ハ竊ニ他人ニ與フルコトアリ此場合ニ於テハ養子縁組ノ形式ヲ踏ムコトナク生兒ハ生涯其生父母ヲ知ラサルヲ常トス

(ニ)迷信ヨリ來ルモノ 生兒ト父母トノ生年月日時カ五行相剋スル場合ニ其子ヲ家ニ留ムルトキハ其父母ノ生命ニ害アリト稱シ之ヲ他ニ與ヘテ養子ト爲スコトアリ俗ニ命硬剋ト云フ(參考書第二編第四章第六ノ一)(二)(三)(四)(五)(六)(七)(八)(九)(十)(十一)(十二)(十三)(十四)(十五)(十六)(十七)(十八)(十九)(二十)

第三 養子ノ種類  
臺灣ニ於テ現ニ行ハル、養子ハ律例ニ規定スル所ノモノト其名稱性質ヲ異ニスルハ親族總說ノ條下ニ於テ述ヘタル所ノ如シ今此兩者ヲ併列シ之ヲ比較シテ其異同ヲ示スヘシ

(一)律例上ノ養子 ハ左ノ如シ  
(イ)過繼子 宗族ヲ承繼スル同宗若クハ同姓ノ養男ナリ實男子ナキ場合ニ之ヲ爲スモノニシテ其養家ニ於テ取得スル身分ハ嫡長子ニ同シ(參考書第二編第四章第六ノ一)(二)(三)(四)(五)(六)(七)(八)(九)(十)(十一)(十二)(十三)(十四)(十五)(十六)(十七)(十八)(十九)(二十)

(ロ)宗族ヲ承繼セサル同宗撫養ノ子 之ニ養家ノ家族ト爲ル者ト依然生家ノ家族タル者トノ二種アリ何レモ養家ニ對シ本來ノ同宗關係ヲ保持スルノ外唯養母トノ間ニ服關係ヲ生スルノミニテ養



父及其親族トノ間ニ何等ノ關係ヲ發生セス

(ハ) 養子 宗祧ヲ承繼セサル同姓異宗或ハ異姓ノ養子ナリ養父母及其親族トノ間ニ何等ノ親族及服關係ヲ發生セス唯終身相依倚シ養親ノ死後ニ於テ其財産ノ幾分ヲ酌給セラル、コトヲ得ルノミ(参考書同)  
(上第五)

(ニ) 收養ノ棄兒 棄兒ハ收養シテ己ノ子ト爲スコトヲ得然レトモ立テ、嗣ト爲スコトヲ得ス(参考書同)  
(上第)

(三) 臺灣ニ於ケル養子 ハ左ノ如シ

(イ) 過房子 生家ト絶縁セサル養男ヲ云フ(参考書同)  
(上第一二)

(ロ) 螟蛉子 姓ノ異同ヲ問ハス生家ト絶縁シタル養男ヲ云フ親族間ノ養子ハ決シテ絶縁スルコトナキモ他人間ノ養子ハ之ヲ絶縁スルコト多シ(参考書同)  
(上第一三)

(ハ) 養女 其姓ノ異同ニ拘ラス又生家ト絶縁シタルト否トヲ問ハス女ニ係ル者ハ概シテ養女ト稱ス北部臺灣及澎湖島ニ於テハ異姓ノ養女ハ總テ之ヲ媳婦仔ト稱ス媳婦仔トハ既ニ述ヘタルカ如ク夫門ニ入テ未婚姻セサルノ幼女ニシテ既ニ其夫ト爲ルヘキ者ノ定マリタル場合ニ用フヘキ語ナルヲ以テ本報告ニハ假令媳婦仔ト稱スルモ其夫タルヘキ者ノ定ラサル者ハ之ヲ養女ニ算ス(参考書同)  
(上第一四)

(三) 臺灣ノ養子ト律定ノ養子トノ比較  
(イ) 臺灣ノ過房子ト過繼子 其必男子タル點ト生家ト絶縁セサルノ點ト養家ニ於テ實子ト同一ノ身分ヲ取得スル點トハ彼此相同シ然レトモ臺灣ノ過房子ハ律定過繼子ノ如クニ必一人ナルニ限ラス實子アル者或ハ既ニ過房子アル者モ尙之ヲ養フコトヲ得ヘク又必シモ同姓ヨリ取ルニ限ラス異姓

ノ子モ尙過房子ト爲スコトヲ得然レトモ如斯養子ハ律例ノ認ムル所ニアラサルヲ以テ宗祧承繼官爵襲應及親族干犯ノ場合ニ於テ爭議ヲ生スルトキハ官ハ此内ニ於テ法定ノ過繼子タル資格ヲ具備セル者ノミヲ過繼子トシ他ハ單ニ撫養ノ子或ハ養子トシテ處斷スヘキモノトス

(ロ) 臺灣ノ過房子ト同宗撫養ノ子及養子 其生家ト絶縁セサルト必シモ一人ニ限ラサルトハ彼此相同シ然レトモ律上ノ同宗撫養ノ子及養子ハ生家ニ對シテ從前ノ如ク服關係ヲ保持スルニ反シ臺灣ノ過房子ハ服ヲ降等ス又律上ノ同宗撫養ノ子ハ養家ニ對シテ本來ノ同宗關係ヲ保有スルト養母ニ對シテ特ニ期年ノ喪ニ服スルトノ外別ニ親族關係及服關係ヲ發生セス養子ハ養家ニ對シテ全何等ノ親族關係ヲ發生セス唯其恩養ノ久シキ者ハ相互犯罪ノ場合ニ低キ度ニ於テ親子ニ準スルノミ之ニ反シテ臺灣ノ過房子ハ實子ト同一ノ身分ヲ取得ス

(ハ) 臺灣ノ螟蛉子ト養子 其姓ノ異同ヲ問ハサル點ニ於テ律上ノ養子ヲ以テ悉ク異姓ナリトスルハ誤レリ刑案匯覽ノ内ニハ同姓不宗ノ養子ヲ認メタリ其必シモ一人タルニ限ラサル點ニ於テ彼此相同シ然レトモ律上ノ養子ハ生家ト絶縁セス依然生家ヲ以テ本宗トシ養家ニ對シテ何等ノ親族關係及服關係ヲ發生セサルニ反シテ臺灣ノ螟蛉子ハ全其生家ト親族關係ヲ絶チ養家ニ於テ實子ト同一ノ身分ヲ取得ス然レトモ如此養子ハ律例ノ認ムル所ニアラサルヲ以テ其宗祧承繼官爵襲應及親族相犯ノ場合ニ於テ官ハ之ヲ養子トシテ處斷セサルヘカラス

### 第二款 養子縁組ノ成立

支那及臺灣ニ於ケル養子縁組ハ收養ノ棄兒ヲ除クノ外ハ一般ニ養家ト生家トノ合意ニ依テ成立ス



而シテ律例ハ過繼子ニ關シテハ嚴格ナルル規定ヲ設ケタルモ其他ノ養子ニ關シテハ何等ノ要件ヲ定メス本項ニ於テハ先法定過繼子ニ就テ律例ノ規定ヲ述ヘ次ニ其他ノ養男女ニ就テ臺灣ノ慣習ヲ述フヘシ

### 第一項 過繼子ノ縁組

#### 第一 養親ノ資格

過繼子ノ養親即所後ノ親タルニハ左ノ資格ヲ具備スルコトヲ要ス

(一) 實男子孫ナキコト 一人一宗ハ宗法ノ本則ニシテ二人ニテ一宗ヲ承繼スルハ禮ノ許サ、ル所ナリ既ニ實男子アル者ハ之ニ依テ其宗祧ヲ承繼スヘク別ニ過繼子ヲ爲スノ必要ナシ然レトモ姦生子ハ律ニ於テ立テ、嗣ト爲スコトヲ許サ、ルヲ以テ實男子カ姦生子ナル場合ニハ更ニ過繼子ヲ爲スヲ得ヘシ又姦生子ニアラスト雖モ或事情ノ爲ニ廢嫡セラレタル場合亦同シ

(二) 男子ナルコト 婦女ニハ宗祧ナシ唯夫ニ配シテ其家ニ祭ラレ、ニ過キス故ニ在室ノ女カ過繼子ヲ爲シタルノ例ハ絶テ之ナク又寡婦ハ亡夫ノ爲ニ過繼子ヲ爲スモ(參考書第二編第四) 單ニ自己ノ爲ニ之ヲ爲スコトナシ從テ婦女ハ妻トシテ夫家ニ留ル間ノミ過繼子ニ對シテ所後ノ母タルコトヲ得ルモ歸宗改嫁ノ後ハ母子ノ關係ヲ保有セサルモノトス

(三) 二十歳以上ナルコト 律例ニ於テハ未過繼子ノ養父ノ年齢ニ付何等規定スル所ナシト雖モ二十歳ニ達シタル者ナラハ過繼子ヲ爲スコトヲ得ヘシ唐律ニハ嫡妻年五十以上無子者得立庶以長トアリ其疏義ニ嫡妻年五十以上無子者謂婦人年五十以上不復乳育ト解シ明清律ニモ亦同一ノ規定アリ

ルヲ以テ之ヨリ類推シテ過繼子ヲ爲スニモ亦嫡妻カ五十歳以上ニ達シタル後ナルヲ要スト論スル者アリ然レトモ此見解ハ舊ニ律例ノ主旨ヲ誤解シタルノミナラス亦頗民情ニ迂ナルノ説タリ何者既ニ庶子アル者ハ將來果シテ嫡妻ニ子ノ出生セサルトキモ尙庶子ヲ立テ嗣ト爲スコトヲ得ヘシト雖モ嫡妻ニモ妾ニモ子ナキ者カ必其年齢ニ達スルマテ繼子ヲ養フヲ得ストセハ太晩キニ過ク素ヨリ養子トナルヘキ者ハ必シモ幼者タルニ限ラスト雖モ親子タルノ情愛ハ幼年ヨリ撫養シタル者ニ厚キハ自然ノ理ナリ過繼子ヲ爲スノ主旨ハ宗祧ヲ立ツルニ在ルモ一ハ亦養親ノ老ヲ養ヒ情ヲ慰スルニ在ルハ條例ニ於テ過繼ノ順位ニ在ル者モ養親ト嫌隙アルトキハ之ヲ立テスシテ別ニ養親ノ親愛スル所ノ者ヲ立ツルコトヲ得セシムルニ因テ明ナリ唯養親カ早ク過繼子ヲ爲ストキハ後日實男子ヲ生スルコトナキニアラサルモ律例ハ既ニ此等ノ場合ヲ慮リ立嫡子違法律ニハ實子ノ生レタル場合ニハ過繼子ノ歸宗ヲ許シ且同律ノ附例ニハ過繼子ト實子ト家産ヲ均分スヘキコトヲ定メタリ(參考書第二編第四) 律例ノ第三 又刑案ニ於テモ未養親カ五十歳以下ニテ爲シタル過繼子ヲ無効ト爲シタルノ例ヲ見ス故ニ庶長子ヲ立テ、嗣ト爲スノ規定ハ以テ嫡庶子共ニ無キ者カ過繼子ヲ爲ス場合ニ準用スヘキモノニアラスシテ律例カ養親ノ年齢ニ付何等定ムル所ナキハ其年齢ニ制限ヲ置カサルノ主旨ナリト見ルヘシ然レトモ二十歳未滿ノ者ハ過繼子ヲ爲スコトヲ得サルヘキハ條例ノ他ノ規定ヨリ推論スルコトヲ得ヘシ是次ニ述フルカ如ク二十歳未滿ニテ死亡シタル者ノ爲ニハ繼子ヲ立ツルコトヲ許サス既ニ子ヲ得ルノ望ナキ死者尙然リトセハ將來ニ子ヲ得ルノ望アル生存者ニ此權ナキハ明ナリ但實際ニ於テ過繼子ヲ爲スハ少クモ三十歳以上ニ屬シ二十歳前後ニテ之ヲ爲スカ如キハ絶無ノ例ナルヘシ



(四) 死者ノ爲ニモ過繼子ヲ追立スルコトヲ得 立嫡子違法律附例ニハ其有子婚而故婦能婦守已聘未娶媳能以女身守志及己婚而故婦雖未能婦守但所故之人業既成立或子雖未娶而因出兵陣亡者俱應爲其子立後中略其尋常天亡未婚之人不得概爲立後ト規定シ死者ト雖モ左ノ場合ニハ繼子ヲ追立スルコトヲ許セリ(參考書同上第六條)

(イ) 二十歳以上ニシテ死シタル者ナルトキ 古來二十歳ヲ以テ成人トシ其以上ニテ死亡シタル者ハ之ヲ獨ト爲サス之カ爲ニ後嗣ヲ立ツルコトヲ得

(ロ) 死者カ既婚者又ハ定婚者ニシテ其妻タル者カ能ク貞操ヲ守ルトキ 寡婦カ貞操ヲ守リ再嫁セサルハ實ニ嘉獎スヘク又憐恤ヲ加フヘキ行爲ナルヲ以テ亡夫ニ繼子ヲ立テ寡婦ヲシテ母トシテ相依倚スルコトヲ得セシム

(ハ) 死者カ戰死又ハ陣中ニ病死シタルトキ 干戈ヲ執テ國難ニ殉死シタル者ハ未冠セスト雖モ古來之ヲ獨ト爲サス成人者ニ準シ其後ヲ立ツルコトヲ得セシム乾隆四十年ノ上諭ハ此規定ヲ陣中ニ病死シタル者ニ準用スルコトヲ許セリ

(ニ) 死者カ獨子ニシテ同宗中ニ父ノ繼子ト爲ルヘキ子輩(即死者ノ同輩)ノ應繼者ナク却テ孫輩(即死者ノ子輩)ノ應繼者アルトキ 凡繼嗣ハ昭穆相當ノ者タルヲ要ス孫輩ノ者ヲ取テ直ニ所後ノ子ト爲スヘカラス故ニ上記ノ場合ニハ之ヲ獨子ノ嗣ト爲シ然ル後獨子ノ父ノ爲ニ承重セシム

第二 過繼子ノ資格

出テ、他ノ繼子ト爲ルニハ左ノ條件ヲ具備スルヲ要ス

(一) 男子タルコト 是宗統承繼ノ性質上當ニ然ルヘキ所ニシテ説明ヲ須ヒス

(二) 獨子タラサルコト但伯叔父ノ後ヲ立ツルハ此限ニアラス 獨子カ他ニ出繼スルトキハ生父ノ宗統ハ爲ニ廢絶セサルヘカラス故ニ之ヲ禁スルハ當然ノ規定ナリ獨子カ僧道タル能ハサルコト他ノ招婿招夫タル能ハサルコト皆同一ノ法意ニ出ツ然レトモ古代卿太夫ノ宗法ニハ小宗可絶大宗不可絶ト云ヒ大小宗ノ關係アルトキハ小宗ノ獨子ハ其父ノ後ヲ絶ツモ大宗ノ後ヲ繼カサルヘカラスト爲シ其後一般士庶人ノ間ニ於テモ亦長房無子次房不得有子ト云ヒ次房以下ノ子ハ獨子ナルトキモ尙長房ノ後ヲ立ツヘシト爲セリ然ルニ乾隆三十八年ノ議准(參考書第二編第四條)ニハ獨子不准出繼例有明條無庸拘泥小宗可絶大宗不可絶之語ト云ヒ斷シテ獨子ノ過繼ヲ禁シタリシカ同四十年ニ至リ之ヲ寬和シ其既ニ死シタル伯叔父ノ爲ニハ長房タルト次房以下タルトヲ論セス生父ノ甘諾ト同族ノ同意ヲ得ルトキハ亦過繼スルコトヲ得ト爲セリ(參考書同上第六條末段)是死者ニハ既ニ子ヲ得ルノ望ナシト雖モ生者ニハ尙子ヲ得ルノ望アリ若果シテ他日生者ニ子ナキトキハ過繼子ヲシテ更ニ生父ノ後ヲ兼承セシムルコトヲ得ヘキヲ以テナリ獨子ニシテ雙親ヲ兼承スル場合及其後娶ノ妻ノ取扱例ニ關シテハ參考書アリ(參考書同上第九條一及二)

(三) 養父ト同姓ナルコト 過繼子ハ先之ヲ同宗ヨリ取リ同宗ニ適當ノ應繼者ナキトキハ之ヲ同姓ヨリ取ルヘキモノトス異姓ノ者ヲ嗣ト爲スハ絶對ニ之ヲ禁止ス若之ヲ犯ストキハ養父生父共ニ之ヲ罰シ且其子ヲシテ歸宗セシム(立嫡子違法律)

(四) 養父ト昭穆序ヲ失セサルコト 過繼子ヲ爲スニハ養親トノ間ニ最昭穆ノ序ヲ重シ之ニ違フ者ハ無効トス即過繼子ハ養父ノ子輩ニ相當スル者即諸姪(姪從姪再從姪等)タルヲ要シ養父ノ同輩即諸兄弟又ハ尊輩即諸伯叔父ハ如何ニ年少者ナルモ之ヲ以テ嗣ト爲スコトヲ得ス(立嫡子違法律若子輩



ニ相當スル應繼者ナキトキハ孫輩ノ者即諸姪孫ヲ取ルコトヲ得ルモ之ヲ以テ直ニ繼子トセス繼孫ト爲スモノトス(參考書同 上第八)

第三 過繼子ノ順位

立嫡子違法律ノ附例ニ於テ繼子ヲ立ツルノ順位ヲ定ム(參考書同 上第三)其順位ニアル者ハ之ヲ應繼又ハ應立ト云フ左ノ如シ

- (一) 同宗ハ同姓異宗ニ先ツ 等シク同姓ト云フモ此内ニハ同宗ト異宗トアリ過繼子ハ先之ヲ同宗ニ取リ同宗ニ應繼者ナキ場合ニ異宗ニ及ホスヘシ條例ニハ唯、遠房及同姓ト併記シ其順位ヲ示サスト雖モ宗統承繼ノ性質上當ニ同宗ヲ先トスヘキハ論ヲ待タス
- (二) 有服ノ同宗ハ無服ノ同宗ニ先ツ 等シク同宗ト云フモ此内ニハ近キ有服親ト遠キ無服親トアリ宗統承繼ハ先近親ヲ以テスヘキモノナルヲ以テ之ヲ有服親ニ取リ有服親ニ應繼者ナキ場合ニ無服親ニ及ホスヘキナリ
- (三) 有服親間ニ於テハ子輩ハ孫輩ニ先チ同輩間ニ於テハ近親ハ遠親ニ先ツ 例ヘハ從姪ト姪孫トアルトキハ從姪ハ姪孫ニ先チ姪ト從姪トアルトキハ姪ハ從姪ニ先ツカ如シ或ハ從姪ト姪孫トアル場合ニハ先姪孫ヲ立ツヘシト論スル者アルトモ條例ニハ明ニ昭穆相當ノ姪トシ其姪ノ内ニテ同父周親次ニ大功小功、總麻ノ順序ヲ立テタリ姪孫ハ同父周親ノ出ナリト雖モ之ヲ昭穆相當ノ姪ナリト云フヘカラス乾隆二十八年ノ議准ニ、愷大宗無子、小宗止有獨子者、令大宗於同族昭穆相當内、另行議繼トアリ若親姪カ唯一人ニシテ過繼セシムル能ハサルトキハ別ニ同族ノ内ニテ相當ノ應繼者(從姪再從姪等)ヲ求メサルヘカラサルヲ示シ次ニ、設或同族實無相當可繼之人、是又不可令大宗絕嗣、俟小宗獨

子生有二人、過繼一子、立大宗之後トアリ從姪再從姪等子輩ノ内ニ應繼者ナキ場合ニ姪孫ヲ立ツルヲ得ヘキコトヲ示シタリ又同議准ニ、有子未婚而故、則無後在父、已婚而故、則無後在子、未婚而故者、自當先儘故子輩中、按照服制次序、仍爲其父立繼、不必再爲幼子立繼、若聞族中實無故子同輩可爲其父立繼之人、亦得爲未婚之子立繼トアリ(參考書第二編第四 章親子ノ部第八)既ニ子カ婚シタル後ニ死シタルトキハ子ノ爲ニ繼嗣ヲ立ツヘク未婚セシテ死シタルトキハ子ノ爲ニ立テスシテ父ノ爲ニ之ヲ立ツ其後ノ場合ニ於テハ先子ト同輩ノ内ニテ服制ノ次序ヲ按シ(即從姪再從姪ノ序)テ嗣ヲ立ツヘシト雖モ若此内ニ應繼者ナキトキハ始テ孫輩(即姪孫從姪孫再從姪孫)ノ者ヲ取テ亡子ノ後ヲ立テシム依是觀之有服親内ニ於テハ先子輩相當ノ者ヲ取リ之ナキ場合ニ於テハ始テ孫輩ノ者ヲ取ルヘキコト明ナリトス然ルニ服制ヲ見ルニ親姪ハ期年、從姪ハ小功、再從姪ハ總麻ニシテ諸姪ノ内ニ大功ニ當ルモノナシ又親姪孫ハ小功、曾姪孫及從姪孫ハ共ニ總麻ニシテ諸姪孫ノ内ニモ亦大功ニ當ル者ナシ此ニ於テ其大功ノ字或ハ誤ニアラサルカノ疑ヲ生ス然レトモ同父周親トアルハ親兄弟ヲ指ス字義ヲ按スルニ周親ノ語ハ書秦誓ニ出ツ註ニ、周至也トアレハ周親ハ至親ニシテ父子兄弟ノ如キ一世親ヲ指スモノタリ故ニ此同父周親ハ其内ノ兄弟ヲ指スモノト見ルヘシ次ノ大功小功總麻モ亦從兄弟再從兄弟三從兄弟ヲ指シタルモノニシテ繼嗣ハ此等ヨリ出テタル姪ヲ立ツヘシト云フニ過キス

以上述フルカ如ク有服親ノ間ニハ近親ハ遠親ニ先ツヘシト雖モ無服ノ同宗間ニハ此順位ナシ

(四) 同順位ノ間ニアリテハ所後ノ父母及實親ノ協議ニ依ル 同順位ノ者二人以上アル場合ニ其何レヲ立ツヘキヤハ未律例ニ明文ナシト雖モ勢兩房ノ協議ニ依テ之ヲ定メサルヘカラサルナリ

第四 過繼子順位ノ變更



(一) 所後ノ父母ノ意思ニ依ルモノ 所後ノ父母カ若應繼ノ順位ニアル者ト平素互ニ嫌隙アリ相親和セサルトキハ之ヲ置キ順位ニ拘ラス己ノ親愛セル者又ハ賢良ナル同宗ノ姪ヲ選立スルコトヲ得之ヲ受繼又ハ愛立ト云フ他ノ親族ニシテ安ニ其財産ヲ希圖シ承繼ヲ争フトキハ之ヲ罰ス(第六ノ首段)然レトモ既ニ立テ、嗣ト爲シタル後ニ於テ所後ノ親之ト和合セス之ヲ廢嫡シ他ノ同宗者ヲ立テント欲スルトキハ官ニ告ケテ其許可ヲ受クルヲ要ス(第五ノ第五)

(二) 法律ノ強制ニ依ルモノ 若産ヲ争ヒ繼ヲ謀リ人命ヲ害シタル者及其扶同者ハ應繼ノ順位ニ在リト雖モ其繼嗣タルヲ許サス別ニ同族ノ公議ニ依テ繼嗣ヲ立ツヘキモノトス(第七ノ上)

第二項 通常ノ養子縁組

茲ニ所謂通常ノ養子縁組トハ即臺灣ニ於テ行ハル、養子縁組ニシテ其要件左ノ如シ

第一目 實質上ノ要件

第一 養親ノ資格

- (一) 養父カ二十歳以上ナルコト 但二十歳未滿ニテ死亡シタルトキト雖モ既ニ妻アリテ尙夫家ニ留ル場合死者カ既ニ家産ノ分割ヲ受ケタル場合或ハ其父母兄弟ニ於テ特ニ死者ヲ愛シ其祭祀ヲ立テント欲スル場合ニハ之カ爲ニ養子女ヲ爲スコトアリ
- (二) 婦女ハ其夫ノ爲ニスルニアラサレハ養子女ヲ爲スコトヲ得ス 臺灣ニ於テモ在室ノ女カ養子女ヲ爲シタル例ナシ又寡婦ニシテ養子女ヲ爲ス者ハ皆其夫ノ爲ニヌルモノナリ
- (三) 其他養子女ハ既ニ實子アル者モ之ヲ爲シ又養子女アル者モ尙之ヲ爲スコトヲ得ヘク養子女ノ

數ニハ何等ノ制限ナシ 是既ニ述ヘタルカ如ク臺灣ニ於テ養子女ヲ爲スハ必シモ宗祧ヲ承繼スルカ爲ニアラス家族ノ多キヲ以テ榮譽トスルト生計ノ補助ヲ目的トスルトニ在ルヲ以テナリ

第二 養子女ノ資格

- (一) 養子女ハ養親ヨリ年少者ナルコト 養子女カ養親ト同年或ハ年長者ナルハ支那及臺灣ニ於テ絶無ノ例ナリ然レトモ養親子間ノ年齢ノ差ニ付テハ未一定セル慣習ナシ唯通常親子トシテ相當ノ間隔アルヲ以テ足ルトセリ
- 臺灣ニ於テ養親ノ生前ニ於ケル養子女ハ通常十歳以下ニシテ四五歳ノ者ヲ多シトス唯射利ノ爲ニスル養女ハ時ニ二十歳前後ノ者モ之アリ(參考書第二編第四章親子中)又既ニ死シテ嗣ナキ者ノ後ヲ立ツルトキハ二十歳以上ノ者ヲ以テスルコトアリ
- (二) 親族間ノ養子ハ尊卑ノ序次ヲ失セサルコト 同宗間ハ勿論外姻間ニ於テモ養子女ヲ爲スニハ親子ノ間ニ尊卑ノ序次ヲ失セサルコトヲ要ス即子輩相當ノ者ヲ取テ養子ト爲スヘク若孫輩相當ノ者ヲ取ルトキハ之ヲ養孫ト爲スヘキナリ如何ニ年少ナルモ自己ト同輩若クハ尊輩ノ者ハ決シテ養子女ト爲スコトヲ得ス

- (三) 既婚ノ女婿又ハ子婦ハ養子女ト爲スコトヲ得ス 支那及臺灣ニ於テハ女婿タルト同時ニ岳父母ノ養子ト爲リ(日本ノ婿養子ノ如シ)或ハ子婦タルト同時ニ夫家ノ養子ト爲ルハ未事例ノアラサル所ナリ又未婚セサルモ既ニ養婚養媳トシテ名分ノ定マリタル者ハ亦之ヲ變シテ養子女ト爲サ、ルヲ本則ト爲スト雖モ下流社會ニ於テハ之ヲ敢テシテ惟マス既婚者ニアラサル限ハ養婚養媳ハ變シテ養子女ト爲シ或ハ養女ヲ變シテ養媳ト爲スヲ得ヘシト云フ又既婚ノ子婦カ其夫ノ死後ニ變シ



テ其家ノ養女ト爲ルノ例モ絶無ニアラス招塔カ其妻ノ死後招家ノ養子ト爲ルモノモ亦罕ニ之アリ  
(参考書第二編第三章第(一)節招塔ニ關スル契字) 然レトモ何レノ場合ニ於テモ女婿ト養子又ハ子婦ト養女ノ資格ヲ兼スルコトヲ得  
ス

(四) 養男ハ獨子タラサルコト 獨子ノ場合ニ於テモ女ハ他ノ養女ト爲ルヲ妨ケスト雖モ男ハ他ノ  
養男ト爲ルコトヲ得サルヲ本則トス臺灣ニ於テハ同宗又ハ外親ニ承繼者ナキトキハ獨子ハ生家ト  
親族ノ家トヲ兼承スルヲ以テ獨子カ生家ヲ棄テ、他ノ養子ト爲ル場合ナシ然レトモ貧窮自贖スル  
能ハサル者ハ屢獨子ヲ他ニ賣斷シテ螟蛉子ト爲スコトアリ

(五) 養子女ハ未婚ノ者タルヲ通常トス 然レトモ妻アル者ニシテ他ニ養子ト爲リタルノ例罕ニ之  
アリ (参考書第二編第四章(一)節養子第一二ノ(七)) 此場合ニ於テハ養子ノ妻ハ養子縁組ノ成立シタル後ニ娶リタル妻ト其身分ヲ  
異ニセス

### 第三 養子縁組ノ制限

(一) 僧道 僧道ハ出家ト稱シ他ノ養子ト爲リ或ハ己ノ爲ニ養子ヲ爲スコトヲ得ス臺灣ニ於テモ僧  
カ還俗セスシテ養子ト爲リ又ハ養子女ヲ爲スコト未之ナシト雖モ道士ハ皆俗人ニシテ妻子ヲ有ス  
ルコトヲ得故ニ人ノ養子トナリ或ハ養子女ヲ爲スカ如キハ公然之ヲ行フ

(二) 娼優及奴 娼優及奴ハ賤民ナリ其良民ノ子ヲ養フハ則賤ヲ以テ良ヲ歴スルモノトシ律ニハ之  
ヲ禁ス(戶律婚姻買良爲娼)臺灣ニ於テハ此等ノ制限行ハレス舊時娼家ハ貧民ノ女ヲ買置シテ汚利ヲ  
貪リ又優伶カ貧民ノ子女ヲ養ヒタルハ盛ニ行ハレタル所ナルモ官ハ之ヲ措テ問ハサリシト云フ

## 第二目 形式上ノ要件

### 第一 養子縁組ノ契約

(一) 生家ト養家トノ合意  
養子縁組ハ通常生父ト養父トノ合意ヲ以テ成立シ養子女ト爲ルヘキ本人ノ承諾ヲ必要トセス但本  
人ニシテ既ニ成年ニ達シタルトキハ婚姻ニ於ケルカ如ク實際ニ於テ本人ノ意思ヲ確ムヘキ必要ヲ  
生スルモ養子女ハ概シテ幼年ノ間ニ爲スモノナルヲ以テ右ノ問題ヲ生スルコト少シトス若シ生家ニ  
父ナキトキハ母母ナキトキハ祖父母伯叔父母及兄長等一家ニ於テ尊長權ヲ有スル者ニ於テ其契約  
ノ當事者タルコトヲ得又養家ニ於テ養父タルヘキ者ナキトキハ養母タルヘキ者當事者タリ若シ之  
キトキハ養父タルヘキ者ノ父母兄弟其他ノ近親當事者ト爲リ近親ナキトキハ遠親又ハ朋友ニ於テ  
縁組ヲ締結スルコトヲ得

又臺灣ニ於テハ養子ノ生前ニ於テ其縁組ヲ豫約スルコトアリ招入及招出ノ婚姻ニ於テ毎ニ之ヲ見  
ル例ヘハ婚姻ノ初ニ當リ第二ノ男子ヲ以テ女家ニ與フヘク或ハ男女ヲ論セス出生シタル子ノ半ヲ  
與フヘキコトヲ約スルカ如シ從來此等ノ豫約ハ能ク實行セラレ未之カ爲ニ爭議ヲ生シタルコトナ  
シ

### (二) 媒人

媒人ハ一ニ説合中人トモ云フ養家ト生家トノ間ニ立テ縁組ノ媒介ヲ爲シ男ナルコトアリ女ナルコ  
トアリ養家ヨリ立ツルモノト生家ヨリ立ツルモノトアリ一定セス遠親及他人間ノ養子縁組ニハ必



之アレトモ近親間特ニ親兄弟ノ間ニハ雙方直接ニ協議スルヲ以テ多クハ之ヲ立テス從テ養子縁組ニ於ケル媒人ハ婚姻ニ於ケルカ如ク成立ノ要件ニアラス

(三) 乳哺銀又ハ身價銀

乳哺銀トハ養育料ノ義ニシテ從來乳養シタル報酬トシテ養家ヨリ生家ニ贈付スル銀額ナリ身價銀トハ其兒ヲ買得スル價銀ナリ通常買斷ノ契字ニハ身價銀ノ字ヲ用ヒ然ラサル場合ニハ乳哺銀ノ字ヲ用フルモ亦往々買斷ノ場合ニ身價ノ字ヲ避ケテ乳哺ノ字ヲ用ヒ又其反對ニ買斷セサル場合ニモ尙身價ノ語ヲ用フル者アリ故ニ單ニ契字内ニアル身價ト乳哺トノ字ヲ見テ以テ生家ト絶縁スルモノト否ラサルモノトヲ速斷スヘカラス乳哺銀及身價銀ノ額ハ兩家ノ當事者ニ於テ協定シ養子女タルヘキ者ノ長幼及兩家ノ關係其他ノ事情ニ依テ多少ノ區別アリ中ニハ亦全之ヲ要セス却テ養子ノ生家ヨリ若干ノ財物ヲ添ヘテ養家ニ贈ルモノアリ紳衿ノ家ニ於テハ乳哺銀ノ語モ亦之ヲ忌ミ壓帖銀トシテ生家ニ贈付スルモノアリ曰ク壓帖銀作過房字是也字囊内不可空々無物故以銀壓之蓋取鄭重之義也ト此等ハ一ニ禮物ノ意ニシテ之ヲ契字ニ載スルコト少ナシ總テ乳哺銀又ハ身價銀ノ有無ハ縁組成立ノ要件ニアラス

第二 契字

養子縁組ヲ爲シタルトキ其生家ヨリ契字ヲ作テ養家ニ交付スルコトアリ是後日ノ紛争ヲ防クカ爲ニ作ルモノニシテ縁組成立ノ要件ニアラス故ニ螟蛉子及買斷ノ養女ニハ概シテ之ヲ作ルモ過房子ニハ之ヲ作ラサルコトアリ例ヘハ近親間ノ養子、招婚ヨリ生シタル子ヲ招家ニ與フル場合等ノ如シ又粵族及臺南地方ノ閩族ニ於テハ養女ハ買斷スヘキモノニアラストシ概シテ契字ヲ作ラヌ少年庚

(俗ニ八字ト云フモノ)ヲ授受スルニ過キス

契字ニ記載スヘキ要項ハ略左ノ如シ

(イ) 立字人ノ住所姓名 同街庄間ノ養子ニハ住所ヲ省クコトアリ

(ロ) 生父母ノ表示 生父母ノ死後他ノ尊長カ立字者タルトキハ別ニ生父母ノ名ヲ掲クルヲ常トス

(ハ) 養子ノ姓名年齢並ニ生父母ノ第幾子ナルコト 同姓ノ場合ニハ姓ヲ省クコトアリ又年齢ヲ記

セス其生年月日ヲ以テスルモノアリ

(ニ) 養子ト爲スノ理由

(ホ) 養親ノ住所姓名

(ヘ) 乳哺銀又ハ身價銀アルトキハ其額及其授受ヲ爲シタル旨

(ト) 生家ト絶縁スルトキハ其旨

(チ) 契字作成ノ年月日

(リ) 立字人知見人媒人ノ署名 通常生父立字人タルトキハ生母知見人タリ生母立字人タルトキハ他ノ尊長知見人タリ外ニ媒人代筆人在場人アルトキハ亦之ニ連署ス

第三 養子縁組ノ儀式

養子縁組ニハ別ニ一定ノ儀式アルコトナク吉日ヲ選ミ媒人又ハ生家ノ父母尊長カ其養子ト爲ルヘキ者ヲ伴ヒ養家ニ至リ契字ト身價銀又ハ乳哺銀ノ授受ヲ行ヒタル後其兒ヲシテ先養父母ヲ拜セシメ次ニ祖靈ノ前ニ香燭ヲ奠シ紅圓(紅色ノ團子)ニシテ其色ハ赤心ニ擬シ其形ハ圓滿ヲ表ス)ヲ供スルニ過キス上流社會ニ於テハ此日祖前ニ牲饌ヲ供シ告文ヲ燒去シ且親族及生父母ヲ招キテ宴ヲ張ル



コトアリ之ニ反シ下流社會ニ於テハ單ニ契字ヲ作り身價ヲ授受スルノミニシテ別ニ何等ノ儀式ヲ行ハス恰モ物品ノ賣買ニ異ラサルモノモナキニアラス臺南ニ於ケル養女ハ其五六歳以上ハ養媳ト同様ニ當日其女ノ頭髪ヲ梳リ紅花簪二本ヲ挿シ媒人之ヲ伴ヒ小幡ニ坐シテ養家ニ至リ先養父母ヲ拜シ香ヲ拈シ媒人鉛粉(鉛線音相通ス)ヲ散シ後携ヘタル所ノ冬瓜標ヲ以テ家人ニ饗スルヲ常トス

第四 養子縁組成立ノ時期

養子縁組ハ養子カ養家ニ入り儀式ヲ舉ケタル時ヲ以テ成立ス然レトモ或場合ニハ既ニ契約ノ確定シタル後ニ尙生家ニ託シテ或期間之ヲ養育セシムル者アリ此場合ニハ其契字或ハ身價銀等ノ授受アリタル時ヲ以テ縁組ノ成立シタルモノト見ルヘシ

第三項 棄兒ノ收養

遺棄兒ヲ收養スルハ即他人ノ子ヲ養ヒテ己ノ子ト爲スモノナレハ是亦一種ノ養子ニ外ナラス故ニ禮部則例ニ於テハ棄兒ニ對シ收養者ヲ養父母ト稱シ其服制ヲ定ム(親族禮及服)支那ニ於テハ古來孤兒ヲ遺棄スル者頗多ク殆ト一種ノ習俗ヲ成ス蓋支那法ハ一方ニ於テハ有夫姦ヲ嚴罰スルハ勿論一切ノ私通ヲ禁シ之ニ對スル制裁極テ嚴ナルニ拘ラス他方ニ於テハ子女ヲ遺棄スル者ニ對シテ何等ノ制裁ナク從テ私通姦通ノ結果子ヲ生スルトキハ之ヲ遺棄シテ以テ其罪跡ヲ蔽ハントスルニ職由セスンハアラス而シテ又支那法カ棄兒ニ對シ何等ノ制裁ヲ加ヘサルハ怪ムヘキニ似タリト雖モ蓋兒ヲ棄ツルハ多クハ貧困ノ結果ニシテ若之ヲ禁シ之ヲ罰スルニ於テハ却テ該兒ヲ壓死シ又ハ墮胎ヲ敢テスル者増加スルニ至ルヘキヲ慮リタルニ因ルモノナルヘシ

如斯支那ニ於テハ棄兒ヲ罰セス從テ棄兒多キカ爲ニ之ヲ救恤收養スルノ方法ハ古來亦比較的ニ偏ハリ宋ノ淳佑間ニ創立シタル慈幼局ノ如キハ其較著ナルモノニシテ清朝ニ至テモ育嬰ノ事業ハ頗之カ勵行ニ懋メ大清律例ニ於テモ戶絶ノ財產ハ官入シテ斯業ノ費ニ充ルノ規定アリ又戶部則例ニ載スル育嬰堂事例ニモ凡通都大邑各應建立育嬰堂收養遺棄嬰孩雇乳婦善乳哺委官役董司其事云々トアリ臺灣ニ於テモ育嬰堂ハ各都會ノ地ニ設置セラレ戶絶ノ財產又ハ爭訟審判ノ結果當事者孰レニモ屬セサル財產等ヲ以テ其費用ニ充テタリト云フ以テ其一斑ヲ窺フニ足ルヘシ

又育嬰事業ヲ獎勵セシニ止ラス之ト同時ニ又他方ニ於テハ棄兒ノ收養ヲ勸誘スルノ方法ヲ採レリ即大清律例ニ於テハ異姓ノ養子ヲ乞養シタル場合ニ於テハ其姓ニ從ハシムルコトヲ禁スルニ拘ラス立嫡子違法律ニ其遺棄小兒年三歳以下雖異姓仍聽收養即從其姓(但不得以無子立爲嗣)ト規定シ三歳以下ノ棄兒ハ之ヲ收養スルモ官司ニ報スルコトヲ要セサルノミナラス直ニ收養者ノ子ト爲シ其姓ニ從ハシムルコトヲ許セリ唯此規定ハ專三歳以下ノ遺棄兒ニ係ルモノニシテ四歳以上ノ幼兒ヲ收養シタル場合ニ付テハ律例ニハ何等ノ規定存セス此場合ニ關シ全纂ニハ若四歳以上生父告認則准給領回若年已四歳不必乳哺已能行動非如應乳哺之嬰兒也若非遺棄仍係走失則養父應送官而不送官養父合間以收留迷失子女之罪ト説キ四歳以上ノ遺棄兒ナルトキハ收養者ハ之ヲ官ニ送ルモノニシテ此手續ヲ爲サ、ルトキハ收留迷失子女律ニ照シ罰スヘキモノナリト然ルニ立嫡子違法律ノ輯註ニハ反對ノ説ヲ載ス(參考書第二編第四 章親子ノ部第一)即遺棄ト迷失トハ必シモ專其小兒ノ年齢ニ依テ決定スヘキモノニアラス假令三歳以上ノ幼兒ニ在テモ尙遺棄兒タルコトアルヘク殊ニ遺棄兒ヲ收養スルト迷失子女ヲ收留スルトハ全其事實ヲ異ニスルヲ以テ之ヲ同一ニ論斷スルコトヲ得ス殊ニ三歳以上ノ遺棄兒ヲ



收養スルニハ報官ノ手續ヲ要スト雖モ若其手續ヲ展マストモ其意思ハ之ヲ救恤スルニ在ルカ故ニ深ク責ルニ足ラス之ヲ迷失子女ヲ收留スルト同シク徒杖ヲ以テ論スヘキモノニアラスト云フニ在リ思フニ四五歳ノ幼兒ハ言語相通スルト雖モ事實上迷失ニアラスシテ父母ノ遺棄ニ係ルモノナルヘク此場合ニ於テ之ヲ收養スルハ三歳以下ノ幼兒ヲ收養スルト尙モ異ル所ナキヲ以テ假令三歳以上ノ幼者ト雖モ實際遺棄セラレタルモノナルトキハ之ヲ收養スルハ律ノ禁スル所ニアラスト解スルヲ至當ト爲スヘキカ如シ但三歳以上ノ遺棄兒ナルトキハ收養者ノ姓ニ從ハシムルコトヲ許ササルコト律文ノ明ニ規定スル所ナリ臺灣ニ於テハ律例ノ規定ハ勵行セラレサリシヲ以テ遺棄兒ハ年齡ノ如何ニ拘ラス之ヲ收養シテ子ト爲スヲ許シ且皆收養者ノ姓ニ從ハシムルヲ例トスルコト後ニ述フルカ如シ

子女ヲ遺棄スルハ既ニ述ヘタルカ如ク專貧困ニ原因スルモノ多カルヘシト雖モ臺灣ノ實際ニ就テ之ヲ見ルニ臺灣ニ於テハ子女ノ賣買盛ニ行ハル、ヲ以テ單ニ貧困ノ爲ニ子女ヲ遺棄スル如キハ却テ少ク之ヲ遺棄スルハ良家在室ノ女及寡婦ノ私通ニ因リ若クハ夫ノ不在中姦通ニ因リ子女ヲ生ミタル者ヲ多シトス畢竟前ニ述ヘタルカ如ク私通姦通ハ皆律例ノ禁スル所ナルヲ以テ其罪跡ヲ隱蔽セントスルニ因ルヘシ

棄兒ハ其生親カ故意ニ遺棄スルモノニシテ遺失ノ子ト同カラス故ニ臺灣ニ於テハ棄兒ハ其棄兒タルコトヲ示スノ方法トシテ之ヲ籠又ハ箱ニ入レ橋下若クハ樹枝等ニ掛ケ置クヲ例トス中ニハ收養ノ速ナランコトヲ欲シテ衣服又ハ金錢ヲ添フルモノアリ或ハ又棄兒ノ素性ヲ表明センカ爲ニ其姓名ヲ記スルモノモアリト云フ

棄兒ヲ收養スルハ人命救恤ノ行爲ナルカ故ニ臺灣ニ於テモ之ヲ公認シ收養者ハ官衙ニ届出ルコトヲ要セス又收養ニ因リ收養者ト棄兒トハ親子ノ關係ヲ生スルモノトス故ニ遺棄者カ後ニ之ヲ取戻サントスルモ收養者ニシテ之ヲ承諾セサルニ於テハ取戻スコトヲ得ス而シテ是唯收養シタル者ニ限ラス棄兒ニシテ育嬰堂ニ收養セラレタル者在テモ之ヲ乞養スル場合ニハ亦同一ニシテ官許ヲ得テ之ヲ引取ルト同時ニ親子ノ關係ヲ生スルモノトス故ニ收養ノ棄兒カ養家ニ於ケル關係ハ過房子又ハ螟蛉子ト異ル所ナキモノトス

### 第三款 養子縁組ノ效力

#### 第一 養子ノ家族關係

養子ハ縁組ニ因リ(一)生家ヲ離レテ養家ノ籍ニ入り其家長權及尊長權ニ服ス但臺灣ニ於テ養子カ尙提孩ノ嬰兒ニシテ哺乳ノ必要アルトキハ之ヲ其生母ニ託シ置キ其成長ヲ待テ引取ルモノモナキニアラス(二)律例ノ規定ニ據レハ異姓ノ養子ハ養棄兒ノ外其姓ヲ改ムルコトヲ得ス然レトモ臺灣ニハ此禁行ハレス異姓ノ養子女ハ一般ニ本姓ヲ棄テ養父ノ姓ニ從フ唯北部及澎湖島ニ於ケル異姓ノ養女ハ媳婦仔ト稱シテ尙本姓ヲ維持ス(三)養子ノ名ヲ改ムルト否トハ養親ノ任意ナリトス螟蛉子ノ契字中ニハ換姓改名ヲ以テ養親ノ意ニ任スヘキ旨ヲ明記シタルモノ多シ

#### 第二 養子ノ養家ニ對スル關係

##### (一) 律例ノ規定

(イ) 過繼子 過繼子ハ養家ニ於テ嫡長子タル身分ヲ取得ス即(一)養父母及其親族ニ對シテ實子ト同



一ノ親族關係及服關係ヲ生シ(親族總數及服)(二)養父ノ宗統ヲ承繼シ(宗統承繼)(三)養父ノ財產ヲ承繼ス若養父ニ姦生子或ハ養老ノ女塔アルトキハ之ト其財產ヲ均分ス過繼後ニ養父ノ嫡庶子及婢生子ノ生マレタルトキ亦同シ(財產承繼)

(ロ)同宗撫養ノ子 單ニ撫養ヲ受クルノミニシテ養父ノ家族ト爲ラサル者ハ勿論其養父ノ家族ト爲リタル者モ(一)養父ノ宗ヲ以テ所後宗ト爲スコトナク唯養母ノ爲ニ期年ノ喪ニ服スルニ過キス養父及其他ノ宗族ニ對シテハ本來ノ同宗關係アルノ外新ニ何等ノ親族關係及服關係ヲ生セス(親族總數及服)(二)正當ニ養家ノ財產ヲ承繼スルヲ得ス唯養親ノ意思ニ依リ其幾分ヲ酌給セラル、ニ過キス(財產承繼)

(ハ)義子

(一)親族關係 義子ハ義父母ト親子タル名目ヲ生シ且終身相依倚スルコトヲ得ルモ而モ義父ノ宗ヲ以テ所後宗ト爲スコトナク義父母及其親族トノ間ニ親族關係及服關係ヲ生スルコトナシ(親族總數及服)然レトモ義子カ義父母及其親族ト相干犯シタル場合ニハ其恩義ノ厚薄ニ因リ之ヲ三等ニ分テ處斷スルコト下ノ如シ(殿祖父母父母律附例)(二)義子十五歳以下ニテ養家ニ入り思養年久シキトキ或ハ十六歳以上ニテ養ハレ既ニ財產ノ酌給ヲ受ケ若クハ妻ヲ娶リタルトキハ義子カ義父母及義父ノ父母ニ對シ(殿打罵罰賊盜恐嚇詐偽誣告等ノ罪ヲ犯シタルトキハ實親子ニ準シテ之ヲ論ス又反對ニ義父母及義父ノ父母カ義子ニ對シ此等ノ罪ヲ犯シタルトキハ實子ニ對スル者ヨリ一等ヲ加重シテ之ヲ論ス)(三)義子カ十五歳以下ニテ養家ニ入り思養未久シカラサルトキ或ハ十六歳以上ニテ養家ニ入り未財產ノ酌給ヲ受ケス若クハ未妻ヲ娶ラサルトキハ雇工人ト家長トノ關係ニ準シテ其罪ヲ論

ス但義子カ義父母ノ甥(小功ノ親)ナルトキハ本來ノ服制ニ照スヘキモノトス(乾隆十一年直隸案)(二)義子ト義父ノ期親尊長外祖父トノ間ハ雇工人ト家長ノ關係ニ準ス(四)其他ノ親族トハ凡人ト同シク之ヲ論ス

(2)義子ノ相續權 義子ハ(一)絶對ニ義父ノ宗統ヲ承繼スルノ權ナシ(二)義父ノ家産ニ對シ正當ノ承繼權ヲ有セス唯義父ノ意思ニ依リ幾分ノ財產ヲ酌給セラル、コトヲ得(財產相續)

(ニ)養棄兒 養棄兒ハ養父母トノ間ニ(一)親族關係ヲ生スルモ此關係ハ唯養親子雙方一身分ニ限リテ其他ニ及ハス從テ養父ノ姓ヲ冒スモ養父ノ宗族タル身分ヲ有セス其男子ナル場合ハ別ニ一宗ヲ立ツヘキモノトス(親族總數及服)(二)養棄兒ハ絶對ニ義父ノ宗統ヲ承繼スルノ權ナク(三)又正當ニ養父ノ財產ヲ承繼スルノ權ナク唯養父ノ意思ニ依リ幾分ヲ酌給セラル、ニ過キス(宗統承繼及財產承繼)

(二)臺灣ノ慣習

臺灣ニ於ケル養子ハ其男ナルト女ナルトヲ問ハス又過房ナルト螟蛉ナルト收養ノ棄兒ナルトヲ論セス一般ニ養家ニ於テ實子女ト同一ノ身分ヲ取得ス若家長カ妾ノ爲ニシタル養子ハ庶子ト爲リ正妻ヲ以テ嫡母トシ其妾ヲ以テ養母トス故ニ(一)養子ノ養家ニ於ケル親族關係及服關係ハ全然實子ニ同シ(二)養父ノ財產ニ對スル承繼權モ亦實子ニ同シ但家産分割ノ際ニ養子カ長房タルトキ又ハ長房ノ長子カ養子ナルトキハ共ニ長孫額ヲ置カス(財產承繼)然レトモ養家ハ生家ノ尊長ノ同意ヲ得スシテ養子ヲ他ニ典賣シ又ハ優娼婢女ト爲スコトヲ得ス但生家ト絶縁シタル者ナルトキハ此限ニ在ラヌ射利ノ爲ニスル養女ニアリテハ其縁組ノ契字ニ於テ特ニ藝娼妓ト爲スモ生家ニ異議ナキコトヲ載明シタルモノ少カラス(參考書第二編第四章親子ノ部第一四〇(一))而シテ臺灣ノ實際ニ於テハ抱養苗媳ノ名ア



ルモ其實終生ノ婢女ト爲シ又ハ娼婦ト爲ス者多カリシコトハ官ニ於テ時々發シタル諭示ニ依リ寛知スルコトヲ得ヘシ(參考書同上第(一〇)第一一節)

第三 養子ト生家トノ關係

(一) 律例ノ規定

法定過繼子ハ生父ノ宗ヲ以テ本生宗ト爲シ生家ノ親族ト尙親族關係ヲ保有スルモ其相互ノ服制ハ原服ヨリ各一等ヲ降ス其他ノ養子ハ若依然生父ノ宗ヲ以テ本宗ト爲シ生家ノ親族ト互ニ降服セス從テ養子ト生家ノ親族トノ間ニ犯罪アルトキハ本來ノ服制ニ照シテ處斷ス(禮及服制)然レトモ生家ノ宗祧及財産ニ關シテハ何レノ養子モ承繼權ヲ有スルコトナシ但同宗撫養ノ子ニシテ養父ノ家族ト爲ラサル者ハ此限ニ在ラス

收養ノ棄兒ト實父母トノ關係ニ付テハ大清律例立嫡子違法律ノ註解ニ若小兒成人後親生父母告認者不准トアリ又全纂ニ收養三歲之義男成人之後生父告認間以冒認良人爲子之罪不准斷還蓋自幼不願嬰兒生死恩義已絶トアリテ棄兒ト實父母トハ親子タルノ情義已ニ絶ユルト同時ニ其親族上ノ關係モ亦全然斷絶スルモノト爲セルカ如シト雖モ道光四年ノ新例及禮部則例ニハ收養セラレタル棄兒ノ實父母及養父母ノ爲ニスル喪服ヲ定メ實父母ノ爲ニハ斬衰三年養父母ノ爲ニハ齊衰一年トシ實父母ノ服ハ養父母ノ服ニ比シ却テ之ヲ重クセリ而シテ則例ノ註ニ於テ養父母ノ爲ニ斬衰三年ニ服ス可ラサル理由ヲ説テ曰ク既非繼體之親即無承重之義矧其施于異姓更有虞于亂宗ト又實父母ノ爲ニ斬衰三年ニ服スヘキノ理由ヲ説テ曰ク既除初生拋養曖昧不明者不在此限則其父母姓名並不隱匿于當時則何難諮詢于後且其不知父母者無論矣其知父母者不得自絶于父母云々ト即棄兒ノ實父母

曖昧不明ナル場合ハ服ナシト雖モ苟モ實父母知レタルトキハ其服ハ却テ救養ノ恩義アル養父母ニ比シ重カルヘキモノトシ而シテ律例ニ於テハ親族ニシテ無服ノ者アリト雖モ有服ノ者ハ必親族ト爲スヲ以テ見レハ棄兒ト實父母トノ親族關係ハ判明シ得ヘキ限ハ收養後ト雖モ尙斷絶スルモノニアラスト爲ス實父母既ニ然リトセハ生家ニ於ケル他ノ親族モ亦之ヨリ類推シテ親族關係ヲ保有スルハ明ナリトス

實父母ハ後日ニ至リ既ニ收養セラレタル棄兒ヲ告認シテ自家ニ領回スルコトヲ得ルヤ否ヤ前掲立嫡子違法律ノ註及全纂ノ説ニ依レハ實父母ハ之ヲ告認シテ自家ニ復歸セシムルコトヲ得サルモノノ如シト雖モ律例ニ於テハ絶對ニ其復歸ヲ禁セサルヲ以テ收養父母ノ承諾ヲ經ルトキハ之ヲ許スモノト解セサルヘカラス臺灣ニ於テハ育嬰堂ニ收養シタル棄兒ニ付テハ之ヲ聽シタリト雖モ直接ニ收養シタル棄兒ニ付テハ其實父母ノ判明シ來テ返付ヲ請求シタル場合ニ於テハ之ヲ返付スルト否トハ一ニ養親ノ意思ニ存シ實父母ハ之ヲ告爭スルコトヲ得サルモノトセリ而シテ若養親ノ承諾ヲ得テ棄兒其生家ニ復歸シタルトキハ實家ニ於ケル親族關係ハ舊ニ復スト共ニ養親トノ親子關係ハ自消滅ニ歸スルモノトス但養親ニ對スル救養ノ恩義ハ之カ爲ニ消滅スルモノニアラサルカ故ニ養親ノ死亡シタルトキハ必喪ニ服シ哀意ヲ表スヘキモノト爲ス

以上ハ專遺棄兒ノ場合ニ係ル若迷失ノ子女ナルトキハ之ヲ知テ官司ニ送ラス自收留シテ子孫ト爲スハ律ノ禁スル所ニシテ(戶律戶役收留)收留者ト其子女トノ間ニハ親族關係ヲ生スルコトナキヲ以テ實父母ハ何時ニテモ之ヲ領回スルコトヲ得ヘク收留者ハ之ヲ告爭スルヲ得サルコト論ヲ待タス但實父母ハ其子女ノ養育料ヲ收留者ニ償ハサルヘカラス唐律疏議ニハ明ニ其小兒三歲以下本生父母



遺棄若不聽收養即性命將絕故雖異姓仍聽收養即從其姓如是父母遺失於後來識認則合還本姓失兒之家量酬乳哺之直云々ト規定ス清律ニハ直接ノ規定ナキモ蓋同一ニ論スヘシ臺灣ノ慣習モ亦然リトス

(二) 臺灣ノ慣習

臺灣ノ養子カ其生家ニ對スル關係ハ生家ト絶縁シタル者ト絶縁セサル者トニ依テ相異リ過房子ハ後者ニ屬シ螟蛉子及養棄兒ハ前者ニ屬ス養女ハ多ク絶縁セサレトモ閩族ノ下流社會ニハ屢絶縁シタル者アリ

(イ) 絶縁セサル養子ト生家トノ關係 (二) 生家ト絶縁セサル養子女ハ生家ト尙親族關係ヲ保持シ互ニ相服等ヲ降下ス其男子ハ生父母ノ神主及墓碑ニ出嗣者トシテ其名ヲ列ス然レトモ異宗ノ養子中ニハ全生父母ノ爲ニ喪ニ服セス又其神主ニ對シ名ヲ列セサル者少カラス(二) 養子ハ生家ノ財產ヲ承繼スルノ權ナシ然レトモ同宗ノ養子中ニハ時ニ生父ノ意思又ハ承繼人間ノ協議ニ依リ幾分ノ財產ヲ酌給スルコトアリ又生家ニ嗣ナキニ至リタルトキハ生家ノ祭祀及財產ヲ兼承スルノ權アリ(三) 養家ハ生家ノ同意ヲ經ルニアラサレハ之ヲ他ニ轉賣スルコトヲ得ス(四) 養子女ノ婚配ハ養家ノ親族ニ於テ主婚者ト爲ルト雖モ之ヲ生家ノ父母ニ通知スヘキモノトス臺南市ノ養女ノ中ニハ其婚嫁ニ當リ生父母ヨリモ裝奩ノ一部ヲ助クル者アリ此場合ニハ双頭行ト稱シテ其女婿ハ其妻ノ養家及生家ニ對シテ兩カラ姻家タル交際ヲ爲スモノトス

(ロ) 絶縁シタル養子ト生家トノ關係

(一) 契買ノ養子女ハ生家ノ父母及親族ト全然其親族關係ヲ斷絶シ吉凶相慶弔セス喪服相服セス其

縁組ノ日ヨリ全凡人ノ狀態ニ變スルカ故ニ養子女ハ生家ニ對シテ何等ノ權利義務ナキト共ニ生家ノ父母モ亦養子女ノ身分及財產上ニ何等ノ權利義務ナキモノトス俚諺ニ「賣子無喚名賣田無到田頭」トアルハ能ク其實際ヲ表明セリ契字中特ニ此點ヲ明記スルモノアリ(參考書第二編第四章親子ノ部第一三三)但稀ニハ幾分生家ノ權利ヲ保留シ特ニ之ヲ契字中ニ明載シタルモノアリ例ヘハ養子女ヲシテ歲時ニ生家ヲ存問スルヲ得セシムルコト生父母ノ祭祀ニ參與セシムルコト其婚配ハ之ヲ生家ニ通知スヘキコト他ニ轉賣シ或ハ優娼ト爲スヘカラサルコト等ノ如シ

(2) 收養ノ棄兒ハ既ニ述ヘタル如ク律例ニ於テハ尙生父母トノ關係ヲ喪失セサルモ臺灣ニ於テハ賣斷ノ養子女ト同様ニ生家トノ關係ヲ認メス他日生父母ニ於テ之ヲ告認セント欲スルトキハ養家ノ承諾ヲ受ケサルヘカラス

第四款 養子ノ離縁

養親子ノ關係ハ自然的ノ結合ニアラス夫妻關係ト同シク人爲的ノ結合ナルカ故ニ絶對ニ其離縁ヲ許サ、ルトキハ却テ種々ノ弊害ヲ醸生スヘキヲ以テ律例ニ於テモ之ヲ認メ(立嫡子違法)又或場合ニハ其離縁ヲ強制ス(判例)臺灣ニ於テハ養子ノ離縁ハ其數少キモ尙兩家ノ協議ヲ以テ之ヲ行フコトアリ強制的ノ離縁ハ殆ト其例ナク假令強制的離縁ノ原因アル場合ニモ協議ノ形式ニ依テ之ヲ行ヒ官ニ訴ヘテ之ヲ爲シタルコトナシ

第一項 養子離縁ノ原因及方式



第一 協議上ノ離縁

(一) 離縁ノ原因

養家及生家ノ尊長ノ間ニ協議整フトキハ其離縁ヲ望ム者ノ何レナルト其原因ノ如何ナルトヲ問ハス何時ニテモ養子ノ離縁ヲ行フコトヲ得別ニ養子其者ノ同意ヲ要セス協議離縁ニハ一定ノ原因ナシト雖モ通常(一)養親カ養子ヲ好マサル場合(二)生家ニ承繼人ナキニ至リシ場合等ヲ以テ主ナルモノトス

(二) 離縁ノ方式

養子離縁ニハ稀ニ離縁書或ハ贖身字ヲ作ルモノナキニアラサルモ多クハ唯前ニ授受シタル契字或ハ年庚養女縁組ニハ契字ヲ立テスシテ單ニ年庚ヲ授受スルモノ多シヲ生家ニ返還スルニ過キス其生家ヲシテ前ニ授受シタル身價銀又ハ乳哺銀ヲ返還セシムヘキカ或ハ全免除スルカ或バ又贖身銀ヲ納付セシムヘキカハ一ニ該兩家ノ協議ニ依テ之ヲ定メ其養子カ生家ニ復歸シタルトキハ縁組ハ茲ニ解消ス又養子ノ離縁ハ唯養子カ學位官衙ヲ有スルトキノミ之ヲ官ニ届ケ出ルノ要アリ別ニ戸籍ノ登録ヲ必要トセス然レトモ若養家ニ於テ後日家産ニ關スル紛争ヲ避ケント欲シ又ハ養子カ犯罪又ハ放蕩ヲ爲シテ累ヲ養家ニ及ホスノ虞アルトキハ之ヲ官ニ届ケ置クコトアリ所謂埋案底ト稱スルモノ是ナリ

第二 強制ノ離縁

(一) 離縁ノ原因

強制的離縁ニハ官ノ強制ニ依ルモノト生家又ハ養家ノ強制ニ依ルモノトノ別アリ左ノ如シ

(イ) 官ノ強制ニ依ルモノ 生家及養家ノ一方ヨリ離縁ヲ望ムトキハ勿論其何レヨリモ之ヲ望マサルトキト雖モ左ノ場合ニハ義絶ト爲シ官ハ養子ノ離縁ヲ強制ス

(1) 養家ノ父母祖父母カ非理ニ養子ヲ毆打シ廢疾又ハ篤疾ニ致シタルトキ(母祖父母)

(2) 養親カ養女ヲ縱容又ハ抑勒シテ他人ト通姦セシメタルトキ(貞良爲婦 律附例)

律例ニ掲タル所上述べ如シト雖モ從來支那官吏ハ訴ヘサレハ理セサルノ風アルヲ以テ實際ニ於テハ此離縁ハ次ノ生家ノ強制ニ依ルモノ、内ニ包含セララルヘシ

(ロ) 養家ノ強制ニ依ルモノ 律例ニハ(一)過繼子カ養親ト嫌隙ヲ生シタルトキ(參考書第二編第四章 親子ノ部第五第六)(二)同宗

ノ養子ノ場合ニハ其繼子タルト單ニ撫養セララル、者トヲ論セス養家ニ實男ヲ生シ又ハ生家ニ實男亡キニ至リタルトキ(同律及 其附註)ハ養親ニ養子ヲ離縁スルコトヲ許セリ然レトモ他ノ養子及養棄兒ニ付テ

ハ何等定ムル所ナシ此等ハ養親ニ於テ任意ニ離縁スルコトヲ得ルモノト解スヘキカ如シ

臺灣ニ於テハ養親ハ其身價ヲ討回セサルニ於テハ生家ノ合意ヲ經サルモ養子ヲ離縁スルコトヲ得ハシト爲ス然レトモ一般ニ子女ノ多キヲ望ムカ故ニ養子カ養親ニ對シテ不孝ナルカ放蕩ニシテ家産ヲ蕩盡スルノ恐アルカ姦盜詐僞等ノ破廉恥罪或ハ其他ノ大罪ヲ犯シ累ヲ養家ニ及ホシタルカ失踪シテ歸來セサルカ等ノ場合ニアラサレハ妄ニ之ヲ離縁スルコトナシ又生家ニ於テモ其身價ヲ討回セラレサルニ於テハ喜テ其離縁ニ應スヘク之ニ關シテ曾テ爭議ノ生シタル例ナシ而シテ生家ノ協議ヲ經スシテ離縁スルトキハ如何ナル場合ニモ身價又ハ乳哺銀ヲ討回スル能ハサルヲ常トス

(ハ) 生家ノ強制ニ依ルモノ 其場合左ノ如シ

(1) 養家ニ實子ヲ生シ又ハ生家ニ實子ナキニ至リタルトキ 律例ニハ唯同宗養子ノ場合ニ之ヲ許



スノ規定(立嫡子遺法律及其註)アレトモ異宗異姓ノ養子ニモ亦之ヲ適用スヘシ然レトモ臺灣ニ於テハ生家ニ如斯權利ナク唯養家ニ協議シテ之ヲ贖身スルノ外ナシ其養棄兒ニ對スル場合モ亦同シ

(二) 養親カ生家ノ同意ヲ經スシテ養子ヲ他ニ轉賣シ若クハ轉賣セントシタルトキ 本來養子ヲ爲スノ目的ハ己ノ子女ト爲スニ在リ他ニ轉賣スルノ目的ヲ以テ養子ヲ爲スハ律例ノ嚴禁スル所ナリ(和親賣人)若初轉賣スルノ目的ニアラスシテ養子ヲ爲シ後日或事情ノ爲ニ之ヲ好マサルニ至タルトキハ之ヲ離縁スルコトヲ許スモ他ニ轉賣スルコトヲ許サス然レトモ臺灣ニ於テハ生家ノ合意ヲ得タルトキハ之ヲ轉賣シテ他人ノ養子ト爲シ又ハ優娼婢女ト爲スコトヲ得ハシ唯養家カ生家ニ協議セス安ニ之ヲ他ニ轉賣セントスルトキハ生家ハ之ヲ爭フノ權アリ若養家カ強テ之ヲ爲シタルトキハ官ニ訴ヘテ養子ヲ討回スルコトヲ得ヘシト云フ故ニ臺灣ニ於テハ之ヲ他ニ轉賣セントスルトキハ其生家ニ通知シ轉賣ヲ承諾セシムルカ或ハ之ヲ贖身セシムルヲ要ス而シテ生家カ養家ヨリ此協議ヲ受ケタルトキハ何レカ其一ヲ選ムヘキモノトス然レトモ養子カ既ニ生家ト絶縁セルモノナルトキハ最早生家ニ於テ此權ヲ有セス養家ハ任意ニ養子ヲ轉賣スルコトヲ得ヘシ(參照書第二編第四章親子ノ部九以下)賣斷ノ契字中ニハ特ニ此點ニ付キ明載シタルモノアリ

(三) 離縁ノ形式

官ノ判決ニ依ルモノハ別ニ何等ノ形式ヲ要セサルモ然ラサルモノハ協議離婚ノ形式ニ依ル

### 第二項 養子離縁ノ效果

#### 第一 離縁セラレタル養子ノ家族關係

養子ハ離縁ニ依リ生家ニ復歸ス其妻妾子孫亦之ニ從フ但養子ハ養家ニ於ケル妻妾子孫ヲ引取ルニハ其妻妾ノ聘金ヲ返還セサルヘカラス臺灣ニ於テハ既ニ妻妾アル養子ニシテ離縁セラレタル例ナシ(參照)而シテ異姓ノ養子ハ皆本姓ニ復ス

#### 第二 離縁セラレタル養子ト養家トノ關係

養子カ離縁セラレタルトキハ(一)其縁組ニ因テ生シタル親族關係及服關係ハ總テ之ニ因テ消滅ス但養子ト養親トノ間ニ犯罪アリタル場合ハ親族間ノ養子ハ其本來ノ服制ニ照シテ處斷スヘク又親族外ニ行ハレタル養子ハ養親カ之ニ其妻ヲ與ヘ或ハ財產ヲ酌給シ離縁ノ際ニ奪回セス且其間ニ義絶ノ情ナキトキハ尙其間ニ恩義ノ保有セラル、モノト見做シ未離縁セサル者ニ準シテ之ヲ論ス(父母)又養棄兒ハ生家ニ領回セラレタル後モ養親ニ對スル救養ノ恩義ハ消滅セサルカ爲ニ尙養親トノ間ニ服關係ヲ有スルモノトス(二)養子ハ最早養家ノ財產ヲ承繼スルノ權ナシ若承繼シタル後ナルトキハ之ヲ養家ニ返還セサルヘカラス(參照書第二編第四章親子ノ部第五)然レトモ養親ノ之ヲ持歸ルヲ許シタルモノハ此限ニ在ラス臺灣ニハ未家産ノ分割ヲ受ケタル養子ニシテ離縁セラレタルノ例ナシ

#### 第三 離縁セラレタル養子ト生家トノ關係

離縁セラレタル養子ハ生家ニ於テ(一)本來ノ親族關係及服關係ヲ回復ス(二)又生家ノ家産ヲ承繼スルノ權ヲ回復ス然レトモ家産分割ノ後ニ歸來シタル者ハ最早此權ナク唯父母兄弟ノ好意ニ依リ幾分ヲ酌給セララル、ヲ得ルノミ

## 第五章 託孤



支那ニ於テハ古來未純然タル後見制度ノ存在ヲ見スト雖モ之ニ類似スル事實ハ之ナキニアラス昔時ニ在テモ伊尹ノ太甲ニ於ル周公ノ成王ニ於ル諸葛孔明ノ後主劉禪ニ於ルカ如キハ即其適例ナリトス然レトモ支那ニ於テハ古來家ヲ以テ國家組織ノ單位ト爲シテ而シテ家ニハ外ニ對シ一家ヲ代表スルカ爲ニ家長ナルモノアリ内ニハ亦家族ノ和合輯睦ヲ圖ルカ爲ニ尊長卑幼ノ倫序アリ齊家ノ機關備レルノミナラス孝順ヲ以テ道德ノ基本ト爲スノ結果別籍異財ヲ擯斥シ家族數世同居スルヲ以テ美風トシ財產ハ家産制度ヲ採リ一家族ノ私産ヲ認メス於此支那ニ在テハ保護者ナキ孤幼ヲ生シ管理者ナキ財產ヲ生スルカ如キハ概シテ例外ノ場合ニ係リ子女ヲ保護監督スル直接ノ權利義務ハ其父母ニ在リト頼モ若之ナケレハ他ノ尊長ハ當然之ニ代リ保護監督ノ責ニ任スヘク又財產ハ本來家産ナルカ故ニ其内ノ尊長之カ管理ニ當ルヘシ要之支那ニ於ケル家族制度ニ於テハ後見制ヲ設クルノ必要極テ少ク今日ニ至ルモ尙純然タル後見制度ノ發達ヲ見サル所以ナリトス然レトモ社會人事ノ複雜ナル豫期スル所ニ違フコト少カラサルノミナラス年代ノ移ルト共ニ古來ノ慣習モ漸ク漸廢シ別籍異財ノ禁モ行ハレス内ニ依倚スル所ナキノ幼者ヲ生シ外ニ管理ヲ缺クノ財產ヲ見ルコト少ラス終ニ自然ノ必要ニ因リ支那ニ於テモ後見ニ類似スル慣習ヲ發生スルニ至レリ託孤ノ慣習是ナリ託孤ノ名稱ハ論語ニ「可以託六尺之孤」トアルニ出ルモノナレトモ其事實ハ三代當時ヨリ既ニ存在セシコトハ前ニ述ヘタル所ノ如ク且之ヲ支那及臺灣ノ實際ニ徴スルモ託孤ハ古來存スル慣習トシテ之ヲ認メ恰モ後見ニ於ケルト大同小異ノ意義ヲ以テ行ハレ來リタルモノトス

託孤ノ外猶之ニ類似スル二三ノ制度アリ出管人抱告人ノ制度ノ如キ是ナリ然レトモ此等ハ一定ノ報酬ニ依リ一定ノ權限ヲ以テ他人ノ事務ヲ處辨スルモノタルニ過キスシテ結局主人ト雇人又ハ本人ト代理人トノ關係ニ外ナラス後見トハ全然其性質ヲ異ニス

託孤ハ上記出管人等ト異リ父母尊長ノ遺囑若クハ親族會ノ選定ニ因リ父母尊長ニ代テ其幼者ノ身上及財產ヲ保護監督スル職責ヲ有スルモノニシテ最後見ニ類似シ臺灣ニ於テモ之ヲ以テ最高尙ニシテ且重大ナル事項ト認ム然レトモ其實際ヨリ云ヘハ託孤ニ關スル臺灣人ノ觀念ハ尙其漠然タリ(參考書第二編等 五章託孤第八節)又其之ヲ生スル場合モ稀ニシテ未一定ノ慣習ヲ成スモノト云フヲ得サルノミナラス元來支那及臺灣ニ於ケル託孤ナルモノハ託孤人ト受託人間ニ於ケル私約ニ過キスシテ其内容モ亦一定セシ隨時ノ契約ニ依リ定マリ從テ託孤ヲ爲スモ之ヲ官ニ届出ルカ如キコトナク官モ亦進テ之ニ干涉シ又ハ之ヲ監督スルカ如キコトナシ結局託孤ハ支那親族法上未一制度ヲ成スモノト看做スヲ得ス其法律上ノ性質ヲ云ヘハ尙債權的契約ナリト云フノ外ナカルヘク唯其契約ノ目的カ親族法上ノ事項ニ關スルモノタルニ過キス

第二節 託孤ノ開始

第一 託孤ノ原因

託孤ハ資産ヲ有スル者カ其死後ニ於ケル子女ノ身上及財產ノ喪失ヲ憂ヒテ之ヲ爲スラ普通ト爲スカ故ニ財產ナキ者ニ於テハ殆ト其實例ナシ又財產アル者ニ在テモ子女ニ伯叔父兄長等尊長存在スル場合ニハ該尊長ニ於テ子女ヲ保護監督スヘキヲ以テ亦託孤ヲ生スルコト少シ通常託孤ヲ爲スハ



(一) 幼者ヲ保護監督スヘキ尊長ナク或ハ之アルモ無力又ハ不良ニシテ信賴スルニ足ラサル場合ニ在  
 リ(二) 又全子孫ナキ者カ自己ノ財産ヲ委シテ他日繼嗣ノ追立ヲ爲スヘキコトヲ託スルコトアリ未託  
 スヘキノ幼兒アラサレハ之ヲ託孤ト云フハ當ラスト雖モ臺灣ニ於テハ尙之ヲ託孤ノ内ニ算ス此場  
 合ニハ受託人ハ暫其財産ヲ管理シ他日適當ノ養子ヲ爲シテ其後ヲ立ツヘク若養子カ幼者ナルトキ  
 ハ其成長スルマテ之ヲ保護シ且其財産ヲ管理セサルヘカラス臺灣ニ行ハル、託孤ハ以上二ノ原因  
 ヨリ生シ未無能力ナル成年者ノ爲ニ託孤ヲ爲スノ實例ニ接セス

第二 託孤人

託孤ヲ爲ス者ハ通常幼者ノ父ナリトス若父ナキトキハ祖父祖父ナキトキハ母又ハ祖母ニ於テ之ヲ  
 爲スコトヲ得伯叔父母兄長等ノ尊長ニ於テモ之ヲ爲スヲ得サルニアラサルヘキモ未其實例ニ接セ  
 ス若祖父母父母共ニナキトキハ親族協議ニテ幼兒ヲ託スヘキ人ヲ選定スルコトアリ一部ノ學者間  
 ニハ託孤ハ必祖父母父母ニ於テ之ヲ爲スヘク親族ノ協議ヲ以テ選任スル者ハ公舉的人ト稱シ單純  
 ナル相談役ニ過キスト爲スモノアレトモ一般多數ノ說ニ從ヘハ親族會モ亦託孤ヲ爲スノ權アリ親  
 族會ニ於テ選定シタル者モ祖父母父母カ選舉シタル者モ其權限ヲ異ニセスト云フ

第三 受託人

(一) 受託人ノ資格 親族ナルト他人ナルトヲ問ハス祖父母父母又ハ親族會ノ最信憑スルニ足ルヘ  
 キ人物ト認メタル者ハ受託人タルヲ得蓋託孤ハ子孫ノ利益ヲ保護スルヲ目的トスルモノナルヲ以  
 テ親族ト他人トニ拘ラス最此目的ニ適シタル人ヲ選ムヲ肝要トスレハナリ實際ニ於テモ託孤ハ幼  
 者ノ身上及財産ヲ保護センカ爲ニ外人ノ侵害ヲ防クヨリ寧親族内部ノ侵奪ヲ豫防スルノ旨趣ヨリ

之ヲ爲スモノ多ク其契字中ニ特ニ之ヲ明載スルモノアリ(參考書第二編第五頁)

(二) 受託人ノ數 受託人ハ一人ナルアリ二人以上ナルアリ託孤人ノ任意ニテ其員數ヲ定ムルコト  
 ヲ得其二人以上トスルハ互ニ協同シテ完全ニ幼者ノ利益ヲ保護センコトヲ望ムト共ニ亦互ニ牽制  
 シテ其專横ヲ防クノ旨趣ニ出ツ

第三 託孤ノ成立

(一) 託孤ノ契約 託孤ハ一種ノ契約ナリ從テ託孤人ト受託人トノ間ニ合意アルニアラサレハ其效  
 力ヲ生セス故ニ祖父母父母ノ生前ニ於テスルモノト遺言ヲ以テスルモノトヲ問ハス其委託ヲ受ケ  
 タル者カ之ヲ承諾スルト否トハ固ヨリ其自由ナリトス然レトモ託孤ハ要式契約ニアラス口頭ニテ  
 爲スト書面ニテ爲ストハ託孤人ノ任意ニ屬シ別ニ何等ノ形式ヲ要セス唯之ヲ爲スニ重ナル親族ノ  
 眼證ナキトキ或ハ契字ノ作成ナキトキハ後日ニ於テ紛議ヲ生スルノ恐アリ又託孤人カ若精神ニ異  
 狀アリタルトキハ危險ナル契約ヲ爲スノ恐アルヲ以テ成ルヘク親族又ハ族長ノ立會ヲ求メ且託孤  
 字ヲ作成シ以テ契約ノ效力ヲ保障スルコトアルノミ舊時資産ノ多額ナル者ハ之ヲ街庄長ニ報告シ  
 或ハ官ニ届出テ後日ノ在案ニ供シタルコトモアリタリト云フ

(二) 託孤字 託孤字ハ數本ヲ作り託孤人及受託人各一本ヲ保持ス託孤人死亡ノ後ハ親族ノ中ニテ  
 之ヲ保管シ或ハ幼者ノ母ニ於テ之ヲ保持ス親族會ニテ選定シタル託孤ニハ亦數本ノ託孤字ヲ作り  
 受託孤人及親族ノ重ナル者各一本ヲ保持スルヲ例トス(參考書同上第)

(三) 託孤ノ效力發生ノ時期  
 祖父母父母ノ爲シタル託孤ハ遺囑ノ性質ヲ有スルカ故ニ其契約ハ成立スルモ效力ハ託孤人ノ死後



ニ至テ發生ス但其生前ニ於テ效力ヲ發生スヘキコトヲ定メタル場合ハ此限ニ在ラス(參考書同上第一)又親族會ノ爲シタル託孤ハ選任ノ時ヨリ直ニ其效力ヲ發生スヘシ

### 第三節 託孤ノ效果

#### 第一 總說

既ニ述ヘタルカ如ク臺灣ニ於テハ未託孤ニ關スル一定ノ慣習ナク從テ受託人ノ權限及責務ノ如キハ一ニ當事者ノ契約ニ依テ定マリ一概ニ之ヲ論定スルヲ得スト雖モ普通ノ場合ニ於テハ(一)幼者ノ身上ノ保護監督ニ任スルコト(二)幼者ノ財產ヲ管理スルコト(三)幼者ノ行為能力ヲ補充スルコトノ三點ヲ以テ主タル責務トス然レトモ若幼者ノ母ニシテ尙存在スルトキハ之ヲシテ專其身上ニ關スル事務ニ當ラシメ己ハ單ニ財產ノ管理及能力ノ補充ニ當ルコトアリ又ハ親族中ヨリ適當ノ者ヲ選ヒ財產ヲ管掌セシメ己ハ唯之ヲ監督スルコトアリ南部臺灣ニハ此例多シ但受託人ハ代掌人ノ爲シタル行為ニ付テ其責任ヲ辭スルヲ得サルハ勿論トス

受託人カ二名以上ナルトキト雖モ其權利義務ハ同一ニシテ協同シテ其事務ニ當ルヘク或ハ協議ヲ以テ之ヲ分掌スヘシ例ヘハ甲ハ幼者ノ身上ノ保護ニ當リ乙ハ財產ノ管理ニ當ルカ如シ或ハ其内ノ一人ヲ以テ專務トシ他ハ其相談役ト爲ルカ如シ何レノ場合ニ於テモ財產ヲ處分シ或ハ幼者ノ婚姻轉居等ノ重要ナル問題ニ於テハ互ニ協議シ一人ノ專斷ヲ以テ之ヲ決スヘカラサルモノトス

#### 第二 受託人ノ權限

前ニ述ヘタルカ如ク受託人ハ幼者ノ身上ノ保護監督ニ任シ又其財產ヲ管理スルノ權アリト雖モ尊

長權ニ比スルトキハ其權限ニ於テ大ナル差異アリ從テ尊長カ受託人タルトキハ受託權ノ上ニ尊長權ノ加ハルヲ以テ幼者ニ對スル權力ハ他ノ受託人ニ比シテ強大ナリトス今受託權ヲ以テ尊長權ニ比較スルトキハ其差異左ノ如シ

(一)幼者ノ身體ニ對スル權利 (二)尊長ハ殺死折傷セサル程度ニ於テ卑幼ヲ懲戒スルノ權ヲ有スルモ通常ノ受託人ハ如斯強大ノ權力ナク教令ニ從ハサル幼者ヲ叱責シ毆打スルハ妨ナシト雖モ之ヲ折傷シ監禁シ飲食衣服ヲ減スルカ如キ行為ハ之ヲ戒メサルヘカラス幼者カ執拗頑愚ニシテ如何ニ訓誡スルモ之ニ從ハサル場合ニハ其親族ニ協議シ自之ヲ爲スヲ憚ルヲ常トス(二)尊長ハ卑幼ノ情願ニ出ルトキハ子女ヲ典雇賣買スルコトヲ得又卑幼ノ意思ニ反スルモ其婚姻及養子縁組ヲ強制スルコトヲ得ヘシト雖モ受託人ニハ全如此權力ナク子女ノ婚姻ニ關シテハ唯指圖ヲ爲スニ止マリ幼者ヲ強制スルコトヲ得サルハ勿論其主婚人タル資格モ亦之ナキモノトス

(二)財產ニ對スル權利 家産カ未尊長ト卑幼トノ間ニ分割セラレサル間ハ尊長ニ於テ之ヲ管理シ又ハ處分スルコトヲ得ヘシト雖モ既ニ分割セラレタル後ハ尊長ハ卑幼ノ財產ニ對シテ最早之ヲ管理處分スルノ權利ナク唯卑幼カ尙幼者タル場合ニ之ニ代テ管理スルノ權アルノミ受託人カ幼者ノ財產ニ對スル管理權ハ恰モ之ニ類ス即財產ヲ處分スルノ權ナク唯幼者ノ利益ノ爲ニ管理スルニ過キス若財產處分ヲ要スル場合ニハ幼者ヲ以テ其當事者トシ己ハ唯知見人トシテ幼者ノ能力ヲ補充スルニ止マル

又受託人ハ直接幼者ノ財產ニ關係セサルヲ本則ト爲スカ故ニ幼者ト賣買貸借等ヲ爲スハ一般ニ之ヲ忌憚スルト共ニ其實例少シ



要之尊長ノ權利ハ絶對ナリト雖モ受託人ハ幼者ノ利益ノ爲ニ委託セラレタルモノナルカ故ニ如何ナル場合ニ在テモ幼者ノ利益ヲ圖ルノ範圍ヲ脱出スルコトヲ得サルモノトス

(三) 受託人ノ責任

受託人ハ以上ノ權限ヲ有スルト同時ニ亦之ニ相當スル責任ヲ負擔ス

(イ) 自己ノ行爲ニ對スル責任

受託人ハ最誠實ナル注意ヲ以テ其事務ニ當リ幼者ノ利益ヲ保護スヘキ義務アルヤ勿論ナリ殊ニ其損害ニ付テ責任ニ任スヘキモノト爲スモ善意ヲ以テ處置シ過テ損失ヲ招キタル等ノ場合ニハ何等ノ責任ナシトスルカ如シ

財産ニ關スル委託ヲ受ケタル場合ニハ自管理ノ衝ニ當ルト否トニ拘ラス財産ノ出納ヲ明ニシ管理ノ職責ヲ完フスルノ義務アリ然レトモ此點ニ關スル慣習ハ必シモ一定セス託孤字中ニ稀ニ其主要ナル財産ヲ載明シタルモノナキニアラサルモ別ニ託孤人自財産目録ヲ作製シ受託人ニ交付スルカ如キハ殆ト其例ナク又受託人ハ時ニ或ハ後日ノ紛議ヲ豫防スルカ爲ニ親族ノ立會ヲ請ヒ全財産ヲ檢數シ財産目録又ハ帳簿ヲ作製スルカ如キコトナキニアラサルモ是亦一ニ臨機便宜ノ處置ニ出ルモノトス

(ロ) 幼者ノ行爲ニ對スル責任 幼者ヲ保護監督スル責任ハ尊長ト受託人タルトニ依リ大差ナシト雖モ幼者ノ行爲ニ對スル責任ニ至テハ又兩者ノ間ニ大差アリトス蓋尊長ハ既ニ述ヘタルカ如ク子女ニ對シ權力ヲ有スルト共ニ子女ノ身上ニ對シテハ無限ノ責任ヲ有シ子女ノ行爲ニ因リ他人ノ身體財産ニ損害ヲ與ヘタルトキハ公法上及私法上ノ責任ヲ有ス反之受託人ハ既ニ述ヘタルカ如ク幼

者ノ利益ヲ圖ルヲ以テ唯一ノ目的ト爲スト共ニ善意ヲ以テ指圖ヲ爲スノ外幼者ヲ強制スルノ權限ナキカ故ニ幼者ノ行爲ニ對スル責任モ亦寬ナリトス例ヘハ幼者カ他人ノ物品ヲ毀損シタル場合ハ受託人ハ幼者ノ財産ヲ以テ之ヲ賠償スルニ止マリ又幼者カ他人ヲ殺傷シタル場合ニ在テモ受託人ハ公法上ノ責任ヲ受タルコトナク監督ヲ怠リタルカ爲ニ譴責ヲ受タルニ過キス且私法上ノ責任ニ在テモ前ノ場合ト同シク幼者ノ財産ヲ以テ賠償スルニ止ルモノトス要之尊長權者ハ内部ニ於テハ其子女ヲ保護監督スル責任及權力ヲ有スルト共ニ亦外部ニ對シテモ一家ヲ代表シ子女ノ行爲ニ對シ法律上ノ責任ヲ有ス反之受託人ハ託孤人トノ契約ニ依リ子女ヲ保護監督スルノ責任ヲ有スルニ過キス子女ニ對シ權力ヲ有スルニアラサルカ故ニ外部ニ對シ子女ノ行爲ノ爲ニ直接ノ責任ヲ負擔スルコトナシトス

第四節 託孤ノ終了

託孤ハ凡左ノ原因ニ依リ終了スルモノトス

(一) 却任

支那及臺灣ニ於ケル孤託ノ觀念ハ其起源ハ伊尹周公等ノ故事ニ基キテ發セルコト明ナリ隨テ契約當事者ニ於テモ互ニ信義ニ基キ契約ヲ爲スモノニシテ委託ノ要件ノ如キモ概括的ナルト共ニ終了期間ノ如キハ豫約定スルコトナク伊尹カ太甲ノ改悛スルヲ待テ太祚ニ復シ周公カ成王ノ成年ニ達スルヲ待テ大權ヲ返シタルニ則リ幼者カ成年ニ達シ又ハ瘋癲者カ精神ヲ回復シ自行爲ヲ爲スノ能力ヲ有スルニ至ラハ託孤ノ必要ナキヲ以テ其職務ハ當然終了スルモノト爲ス而シテ臺灣ノ實際ニ



於テモ豫終了時期ヲ約定スルカ如キハ其例少ク幼者カ相當ノ年齡ニ達シ自財産ヲ管理シ家政ヲ經營スルニ足ルニ至リ又ハ瘋癲者カ精神ノ常狀ヲ回復スルニ至ラハ託孤ノ必要ナシトス受託人ハ幼者ノ親族ヲ幼者ノ家ニ召集シ却任ノ手續ヲ爲スヲ一般ノ例トス

却任ノ手續ニ付テハ一定ノ慣例ナキモ通常在職中直接關係シタル事項ノ報告ヲ爲シ其管理ニ係ル財産ノ收支計算書ヲ示シ且殘務アルトキハ幼者ニ對シテ引繼ヲ爲スヲ例トス然レトモ受託人カ唯幼者ノ身上ノ保護監督及意思能力ノ補充ヲ爲スニ止マリ其財産ニ關係セザリシ場合ニハ何等ノ手續ヲ要セス單ニ却任ノ意思ヲ表示スルヲ以テ足ルモノトス

託孤ハ特別ナル信用ニ基キ德義上ノ義務トシテ之ニ當ルモノナルカ故ニ受託人ハ報酬ヲ受クルコトナキヲ常トス

(二) 辭任

受託人ハ託孤人ヨリ委託ヲ受クルモ之ヲ辭スルコトヲ得ルト雖モ既ニ一旦之ヲ承諾シ託孤ノ事務ヲ開始セル以上ハ孤託ハ特別ナル信用ニ基クモノナルカ故ニ託孤ノ必要アル間ハ任意ニ辭任スルコトヲ得サルヲ本則トス然レトモ相當ノ事由ニ基キ辭任スルハ此限ニ在ラス此場合ニハ適當ナル後任者ヲ推選スルヲ要ス而シテ後任者ヲ推選スルニハ一應幼者ノ親族ニ協議スルヲ要シ若親族カ之ヲ承諾セザルトキハ後任者ナクシテ辭任スルヲ妨ケス而シテ辭任ノ手續ハ亦託孤終了ノ場合ト同一ナリトス

(三) 改任及解任

託孤ハ既ニ述ヘタルカ如ク父又ハ祖父等ニ專屬スル權利ナルカ故ニ苟モ託孤人カ特別ナル信用ニ基キ或人ニ委託シタル以上ハ親族ハ濫ニ之ヲ改任スルコトヲ得ス但受託人ニ於テ幼者ヲ冷遇シ又ハ其財産ヲ危殆ナラシムル等ノ事實アルトキハ親族ノ協議ニ基キ改選又ハ解任スルコトヲ得サルニアラスト雖モ而モ託孤ハ幼者ニ對シテ絶對無限ノ權利ヲ有スル親權者ノ遺囑ニ基クモノナルカ故ニ幼者又ハ幼者ノ同居尊屬親ノ請求アルニアラサレハ改任又ハ解任スルコトヲ得ス今其一例ヲ舉クレハ阿羅應管内後庄ニ武秀才ニシテ戴維清ナル者アリ林某ノ遺囑ニ因リ其幼子林英ノ受託人ト爲リ不正ノ行爲アリテ其財産ヲ危殆ナラシメタルカ故ニ林氏ノ親族ハ會議ヲ開キ其決議ニ依リ之ヲ解任セントセシモ戴維清ハ林英ノ父ノ遺囑ニ基キ且其妻子ノ故障ナキニ親族ノ故障ヲ受クルノ理由ナシト爲シ之ヲ拒絕シテ辭任セス親族モ亦之ヲ奈何トモスル能ハス終ニ默過スルニ至レリト云フ此等ハ例外ノ一例ニ過キスト雖モ亦以テ受託人ヲ解任シ若クハ改任スルノ容易ナラサルノ一斑ヲ推知スルニ足ルヘシ

(四) 受託人ノ死亡

受託人カ在職中死亡シタルトキハ其職責ハ死亡ト共ニ消滅スルヲ常ト爲スモ若受託人ニ不正ノ行爲アリ幼者ノ財産ニ損害ヲ與ヘタル事跡アルトキハ受託人ノ相續人ニ於テ其責ニ任スヘキモノトス然レトモ如此事例ハ極テ稀有ニ屬スルノミナラス偶之アルモ幼者及幼者ノ同居尊屬親ニ於テ之ヲ默認スルニ於テハ第三者ハ敢テ之ヲ相續人ニ請求スルコトヲ得ス故ニ受託人カ死亡シタルトキハ其一切ノ職責ハ死亡ト共ニ消滅スルモノト看ルヲ至當トス

受託人死亡シ幼者猶託孤ヲ要スル場合ニハ幼者ノ内外親族相會シテ後任者ヲ選定スルヲ例トス幼者ノ死亡ハ當然託孤終了ノ原因ト爲ラス受託人ハ託孤人ノ爲ニ適當ナル繼ヲ立テ其財産ヲ傳フ



ヘキコト恰モ繼嗣ナキ者カ其財産ヲ委シ繼嗣ノ追立ヲ託シタル場合ト異ルコトナシ但繼嗣ノ追立ヲ爲スニハ親族ノ協議ヲ經ヘキコト勿論トス

### 第六章 相 續

支那ニ於ケル相續ニハ家長ノ交迭封爵ノ承襲宗祧ノ承繼及財産承繼ノ四種アリ各別種ノ制度トシテ發達シ其主體及目的ヲ異ニスルヲ以テ相混淆スルコトナキヲ要ス  
家長權ノ性質及其承繼ニ關シテハ既ニ前章家ノ部ニ詳説シタル所又封爵ノ承繼ハ有爵者ニ對スル特別法ニ屬シ既ニ第一章中紳衿ノ部ニ詳説シタル所ナルヲ以テ之ヲ省キ本章ニハ專宗祧承繼及財産承繼ニ就テ説述スヘシ

#### 第一節 宗祧承繼

##### 第一款 總 說

##### 第一項 宗法ノ沿革

支那民族ハ古來祖先崇拜ノ念盛ニシテ祖先ノ祭祀ヲ以テ人道ノ要義治國ノ大本ト爲シ上天子ヨリ下庶人ニ至ルマテ之ヲ行フコト頗慎重ナリ其禮法ハ之ヲ吉禮ト稱シ五禮ノ首位ニ置キ既ニ周代ニ於テ具備スルヲ見ル而シテ其祭祀ハ子孫共同ニ之ニ當ルニアラスシテ一人ノ主祭者ヲ定メ他ハ唯祭儀ニ參與スルニ過キス其主祭者ハ宗子ト云ヒ之ヲ定ムルカ爲ニ宗法ナルモノヲ生シ歷代ノ法制ニ之ヲ揭ケサルナク襲テ今日ニ道ヘリ其法ハ男系主義直系主義嫡長主義ニシテ宗子タル者ハ必其

父祖ノ直系男卑屬ニシテ嫡長ノ地位ニ在ル者ナラサルヘカラス男系子孫ナキ者ハ養子ヲ爲スコトヲ得ルト雖モ其養子モ亦同宗者若クハ同姓者ヨリ取ラサルヘカラス而シテ其祭祀ニ參與スルコトヲ得ヘキ者ハ父祖ノ男系子孫ニシテ之ヲ宗族或ハ同宗ト稱シ親族ニ比シテ其範圍及效果ヲ異ニセリ

然レトモ現今ニ至テハ古ノ宗法ハ廢頽シ一方ニハ父祖ノ祭祀ハ必シモ宗子ノ特權ニアラスシテ衆子等シク之ニ當リ他方ニハ異姓ノ養子盛ニ行ハレ律例ノ規定ハ殆ト空文ニ歸スルニ至レリ北京地方ニ於テハ今日ニ於テモ父祖ノ祭祀ハ衆子共同ニ之ヲ營ムモ長房ハ尙神主祠堂家譜ヲ管理シ正堂(祖龕ノ在ル所)ニ住スト云ヘハ幾分カ宗法ノ形跡ヲ存スト雖モ福建廣東二省特ニ臺灣ニ於テハ如此管理權スラ長房ノ特權ニアラス其繼子ト稱スル者ハ必シモ其嫡長子一人ニ限ラス他ノ嫡子庶子ハ勿論養子モ亦繼子ナリ父祖ノ祠堂墳墓及祭祀業ノ管理ハ子孫共同ニ或ハ輪流ニ之ヲ行ヒ其主祭者ハ宗統ノ本支ヲ論セス子孫中ノ尊長者若クハ學位材幹ヲ有スル者之ニ當リ而シテ其正堂ハ必シモ長房ニ歸セス家産ノ圖分ニ當リ多クハ抽出シテ公業ト爲スト雖モ時トシテ次房以下ニ歸セシムルコトアリ要スルニ臺灣ニ於テハ宗法殆ト廢滅ニ歸シタリト云フモ過言ニアラス唯其兄弟ヲ序スルニ多ク嫡長子ヲ以テ長房トスルカ如キ嫡長孫ニ承重ノ喪服アル如キ養子ヲ爲スニ有識者ハ同宗ヨリ立ツルヲ重スルカ如キ父祖ノ祭祀ヲ絶タサルカ爲ニ祭祀財團ヲ設定スルカ如キ同族ト稱スル者ハ特ニ男系血族ヲ指ス如キ尙幾分カ宗ノ觀念ノ遺存セルモノト謂フヘキナリ  
如斯臺灣ニ於テハ宗法廢絶シタリト雖モ律例上ニハ尙規定ヲ存スルヲ以テ犯罪丁憂或ハ家産承繼ニ關シ爭議ヲ生シ官ノ判決ヲ仰クトキハ尙律例ノ適用ヲ見ル例ヘハ官爵學位アル者ノ丁憂ニ於テ







不祭祖者明其宗也ト言ヘルモノハ即稱ヲ繼キテ其宗ト爲ル者ハ嫡長子ニ限リ又祖ヲ繼キテ其宗ト爲ル者ハ嫡長孫ニ限ルノ義ヲ示スモノニシテ古ノ別子宗法ニ於テ嫡長子ヲ稱宗ト謂ヒ嫡長孫ヲ祖宗ト謂ヒ嫡長曾孫ヲ曾祖宗ト謂ヒ嫡長玄孫ヲ高祖宗ト謂ヒ宗トハ皆祖先ノ嫡流タル長子孫ヲ謂フモノト爲セルハ亦此義ニ基ク即一族ノ始源ヲ祖ト云ヒ祖ノ嫡長子孫ヲ指シテ宗ト云フ

(ハ)宗統ヲ指ス 嫡長子孫相承ケ祖先ノ祭祀ノ連續繼續スル状態ヲ宗ト云フ禮大傳ニ別子爲祖繼別爲宗繼稱者爲小宗有百世不遷之宗有五世即遷之宗トアルモノ是ナリ前句ノ繼別爲宗繼稱爲小宗ノ宗ハ宗子ヲ指シタルモノナレトモ後句ノ百世不遷之宗五世即遷之宗ハ此宗統ヲ指シタルモノナリ別子宗法ノ小宗可絶大宗不可絶ノ宗ノ語亦宗統ノ義ニ用ヒタルナリ

(ニ)宗族ヲ指ス 同祖共宗ノ一團亦之ヲ宗ト稱スルコトアリ即律例ニ於テ本宗又ハ歸宗ト稱スルハ此意義ニ用ヒタルモノナリ本宗トハ本生宗族ノ義ニシテ之ヲ夫又ハ家長ノ宗族ニ別ツ又歸宗トハ宗族ニ復歸スルノ義ニシテ妻妾養子奴婢等カ生家ニ復歸スルヲ云フナリ

宗ハ前述ノ如ク元來尊崇ノ義ヲ有シ或ハ祖先ノ神主ヲ敬稱シ或ハ之主祭者タル嫡長子孫ヲ敬稱シ之ヨリ轉シテ嫡長子孫相承クルノ世統ヲ指シ或ハ更ニ轉シテ同一祖先ヨリ出テタル男系子孫ノ相互ノ關係ヲ指稱スルニ用ヒ其意義必シモ一定セス各場合ニ於テ其意義ヲ定ムルヲ要ス

(二)統 統ノ語ニハ典籍上三箇ノ意義アリ

(イ)遠祖ノ廟ヲ指ス 禮祭法ニ遠廟爲統有二トアリ遠廟ノ二統ニ付テハ鄭玄ト王肅ト其說ヲ異ニスレトモ今暫ク鄭玄ノ說ニ從ヒテ之ヲ解スレハ周代ニ於テ天子ノ七廟ハ高曾祖禰ノ四親廟ト文王武王ノ二世室ト太祖ノ廟トニシテ五世以上ノ祖ハ之ヲ廟祭セス唯文王武王ハ功德高キカ故ニ親盡

タルモ尙其廟ヲ毀タス永遠ニ之ヲ祭ル稱シテ統ト云フ文武以外五世以上ノ祖ハ其昭穆ヲ按シ穆主ハ文世室ニ昭主ハ武世室ニ藏ス之ヨリ統ノ語ハ亦五世以上ノ祖ノ神主ヲ遷藏スル廟室ヲ指スニ至ル周禮春官守統ニ守先王先公之廟統トアリ其註ニ廟謂太祖之廟及三昭三穆遷主所藏曰統先公(王以祖前)之遷主藏於后稷之廟先王(武王以)之遷主藏於文武之廟ト説ケルカ如ク統ハ必シモ文武ノ二世室ノミナラス太祖后稷ノ廟モ亦之ヲ統ト稱スヘシ此意義ヨリシテ諸侯以下亦統アリ太祖ノ廟ヲ指ス聘禮ニ不腆先君之廟トアルモノ是ナリ

(ロ)遷主ノ義ヲ表ス 統ノ語ハ上記ノ意義ヨリ轉シテ遷統ト熟用シ或ハ單ニ統ト稱シ五世親盡タルノ祖主ヲ廟ノ夾室ニ遷スノ行爲ヲ指ス通禮ニ始封之王世世不統統由昭統者藏於東夾室トアルモノ是ナリ

(ハ)宗統ヲ指ス 統ノ語ハ宗ノ語ト相熟シテ宗統ト爲シ條例ニハ之ヲ以テ嫡長子孫カ父祖ノ祭祀ヲ世々相承クルノ状態ヲ指稱ス或ハ統ノ一字ニテ之ヲ表スルコトアリ例ハ兩統承統兼統ト稱スルハ兩房承統承繼宗統兼承宗統ノ語ヲ略言シタルモノナルカ如シ本節ニ於テ統又ハ宗統ト云フハ即此三ノ意義ニ用フ

### 第三項 宗統承繼ノ性質

宗統承繼ノ性質ハ其目的及主體ノ兩方面ヨリ觀察スルヲ要ス其目的ハ父祖ノ祭祀者タル資格ナリ其主體ハ必被祭者ノ嫡長子孫若クハ之ニ代ルヘキ過繼子孫ナリ今宗統承繼ヲ以テ家長權封爵及家産ノ承繼又ハ我國法ノ家督相續ニ比照スルトキハ其異同左ノ如シ



(一) 宗祧承繼ト家長權承繼

兩ナカラ必一人ナルヘキハ相同シト雖モ一ハ宗統ノ承繼ニシテ他ハ一家代表權ノ相續ナリ一ハ必嫡長子孫タルカ或ハ之ニ代ルヘキ嫡次子孫庶子孫若クハ過繼子孫タルヲ要スト雖モ他ハ一家ニ於テ最尊長ノ男子タルヲ要ス此兩者ハ必シモ相一致スルモノニアラス例ハ家祖ニ二人ノ男子アル場合ニ家祖死スルトキハ其長子ハ家祖ノ宗祧ヲ承繼スルト同時ニ亦家長權ヲ承繼スヘキカ故ニ長子ハ二箇ノ資格ヲ一身ニ兼ヌヘシト雖モ若長子ニシテ死シタルトキハ家祖ノ宗祧ハ長孫之ヲ承繼スヘク家長權ハ次子之ヲ承繼シ此二者ハ相獨立スルカ如シ其他家長ハ一家必一人ナルモ宗祧ハ必シモ一人ニ限ラス前例ニ於テ次子死シタルトキハ次子ノ長子其宗祧ヲ立ツヘク一家ノ内ニ家祖ノ宗祧ノ外ニ更ニ次子ノ宗祧ヲ生スヘシ

(二) 宗祧承繼ト我國法ノ家督相續

其兩者主體ノ必一人ナルハ相同シト雖モ一ハ單ニ宗祧ノ承繼ニシテ他ハ戸主權ノ承繼ナルト同時ニ父祖ノ祭祀ノ承繼ナリ一ハ唯父祖ノ死亡ニ因テ開始スレトモ他ハ隱居其他ノ事由ニ因テ開始ス一ハ必直系男子孫タルヲ要シ之ナキトキハ全其祭祀ヲ絶ツト雖モ他ハ男子孫ナキ場合ニハ女子孫配偶者兄弟等ニシテ又時ニ直系尊屬ヲ以テ承繼セシムルコトヲ得

(三) 宗祧承繼ト封爵ノ承繼

封爵ノ承繼モ其主體ノ必一人ナルハ宗祧承繼ニ同シト雖モ本來此制度ハ父祖ノ勳功ヲ表彰スルカ爲ニ其子孫弟姪ヲシテ其官爵俸祿ヲ世襲セシムルニ在ルヲ以テ其目的ニ於テ相異レリ故ニ律例ニ於テ宗祧承繼ハ之ヲ戸律戸役ノ立嫡子違法ニ封爵ノ承繼ハ之ヲ吏律職制ノ官員襲廢ニ規定ス然レ

トモ此兩者ハ其性質上承繼ノ順位ニ於テ相類似スル所アリ通常封爵ヲ承襲スル者ハ亦其宗祧ヲモ承繼スルヲ以テ律例ニハ先官員襲廢律ニ於テ詳ニ襲廢ノ順位ヲ規定シ後立嫡子違法律ニハ凡立嫡子違法者杖八十其嫡妻年五十以上無子者得立庶長子不立長子者罪亦同ト規定スルノミニシテ(參書第二編第六章)嫡子ヲ立ツルノ順位ヲ明示セス而シテ其輯註ニ於テ當與官員襲廢律參看ト説キ以テ法文ノ重複ヲ避ケタリ但承繼ノ順位ハ唯大體ニ於テ襲廢ノ順位ニ準スヘク全然之ニ從フヘシト爲スニアラス其襲廢律ノ規定(參書同)ニシテ承繼ノ性質ト相容レサルモノハ之ニ從フヘカラサルハ勿論ナリ(參書同)是封爵ノ承襲ハ公法上ノ規定ニ屬シ其適用ノ頗嚴ナルニ反シ宗祧ノ承繼ハ之ニ比シ寛ナルヲ以テナリ今此兩者ノ主要ナル差異ヲ擧クレバ(一)實男子ナキ場合ニ宗祧ハ昭穆ノ序ヲ失セサル同宗或ハ同姓異宗ノ過繼ヲ許スト雖モ封爵ハ姪孫兄弟伯叔父ノ外其承襲ヲ許サス即昭穆ノ序次ヲ嚴ニセサルモ其承繼者ノ範圍極テ狹シ其襲廢ノ輯註ニ蓋無昭穆相當之姪即次親弟襲廢已無子孫祖父動爵不當舍親弟而及遠宗之人弟仍繼父非繼兄也襲廢與立子同法於此微有異焉ト説キ以テ其差異ヲ設ケタル所以ヲ明ニス(二)封爵ノ承襲ニ於テハ其承繼者ニ廢除スヘキ原因アルトキハ必之ヲ廢除セサルヘカラスト雖モ宗祧承繼ニ於テハ之ヲ廢除スルト否トヲ以テ被承繼者ノ意思ニ任ス隨テ此二ノ場合ニハ襲爵者ト承襲者トハ其人ヲ異ニシ一家ニ兩者ノ竝存スルコトヲ認ム(三)又宗祧ノ承繼ト封爵ノ承襲トハ其時期ヲ異ニスル場合アリ宗祧承繼ハ下ニ説クカ如ク必被承繼人ノ死後ニ於テ開始スヘキモノナレトモ封爵ノ承襲ハ時ニ被承繼人ノ生前ニ於テ開始スルコトアリ例ヘハ被承繼人カ犯罪ノ爲ニ革去セラレ(參書第二編第六章)或ハ六十歳以上ニ達シ或ハ又殘疾ニ罹リ其公務ニ堪ヘサルカ爲ニ致仕スル場合ノ如シ此場合ニ於テハ封爵ハ承繼人ニ依テ既ニ承襲セラルト雖モ宗祧ハ



承繼セラルコトナシ

(四) 宗祧承繼ト財產承繼

此兩者ハ其目的ヲ異ニスルノミナラス亦其主體ヲ異ニス一ハ嫡長子孫若クハ之ニ代ルヘキ者必一人ナルモ他ハ其實子タル者悉ク平等ニ承繼ノ權ヲ有ス我國法ノ如クニ長子ハ家産全部ヲ承繼スルモノニアラス

第四項 宗祧ノ限界及種類

第一 宗祧ノ限界

支那ニ於テハ古來父祖ノ祭祀ヲ重スルト雖モ子孫幾世ノ久シキニ涉ルモノニアラス品官士庶ヲ共通シテ祭祀ハ四世ニ至テ終止ス即主祭者ヨリ云ヘハ上高祖父母ニ止マリ五世ノ祖以上ニ廻ラス被祭者ヨリ云ヘハ下玄孫ニ止マリ五世ノ孫以下ニ降ラス五世祖以上ノ神主ハ家廟ノ夾室ニ遷シ或ハ其墓側ニ埋メテ復祭ラサルモノトス古代卿大夫ノ家祖ハ子孫幾世ノ久シキニ至ルモ其祭祀ヲ絶タス稱シテ大宗ト稱シタリシカ(次歿別子)封建ノ制廢絶シテ以來亦大宗ナルモノナク現時大清通禮ノ規定ニ據レハ天子及親王ヲ除キ他ノ臣民ハ高官貴爵ノ者ト雖モ祭祀ハ四世ニ終ル唯條例ノ上ニ於テハ今尙大宗小宗ノ語ヲ用フルモ其意義古代ノ宗法ニ用ヒタル意義ニアラスシテ親兄弟間ニ於ケル長房ト次房以下ノ關係ヲ表示シタルモノニ過キス

臺灣ニ於テハ祭祀四世ノ制限ハ嚴ニ行ハレス其父祖ニシテ祭祀公業ヲ有スル者ハ五世以上ト雖モ尙之ヲ祭リ甚シキハ大宗ト稱シテ同姓共捐シテ數十世以上ノ遠祖ノ爲ニ祠堂ヲ立テ或ハ祭祀團體

ヲ設クルモノアリ然レトモ此等ハ子孫共同ニ行フ祭祀ニシテ禮制定ムル所ノ主祭者ニ依テ行ハルルモノニアラサルカ故ニ宗祧ヲ以テ目スルコトヲ得ス

第二 宗祧ノ種類

(一) 一般民人ノ宗祧 前述ノ如ク一般民人ノ宗祧ハ四世ニシテ盡ク故ニ宗祧ニハ父ヲ起點トスルモノノ祖父ヲ起點トスルモノノ曾祖父或ハ高祖父ヲ起點トスルモノ、四種ヲ生ス之ヲ區別シテ禰宗(禰ハ父ノ)祖宗(祖ハ曾祖父ノ)高祖宗(高ハ高祖父ノ)名ヲ附ス詳言スレハ嫡長玄孫ハ高祖父ヨリ出テタル宗人即三從兄弟ニ對シテ高祖宗タリ嫡長曾孫ハ曾祖父ヨリ出テタル宗人即再從兄弟ニ對シテ曾祖宗タリ嫡長孫ハ祖父ヨリ出テタル宗人即從兄弟ニ對シテ祖宗タリ嫡長子ハ父ヨリ出テタル宗人即親兄弟ニ對シテ禰宗タリトス  
臺灣ニ於テハ嫡長子ヲ以テ長房ト爲セトモ(例外)然モ之ヲ以テ主祭者ト爲サス隨テ禰宗祖宗ノ名目存在セス  
(二) 天子及親王ノ宗祧 天子及親王ニハ前記一般民人ノ宗祧ノ外ニ始祖ノ宗祧アリ大宗ト稱ス本節ニ於テハ主トシテ一般民人ノ宗祧承繼ニ付テ記述シ天子親王ノ宗祧ハ末記別子宗法ノ部ニ附説スヘシ

第二款 宗祧ノ發生及消滅

第一 宗祧ノ發生

既ニ述ヘタルカ如ク宗祧ハ死者ニ對スル祭祀ニ本ツクモノナルヲ以テ其死後ニ於テ祭祀セララルヘ



キ者ノミニ對シテ發生ス隨テ其宗統ヲ立ツル者ハ必男子ニシテ殊ニ男子孫ヲ有スル者ナラサルヘカラス婦女ハ其夫ヲ離レテ獨立シテ子孫ヲ有スルモノニアラス故ニ未婚ノ女雖婚歸宗ノ婦等ハ其主祭者ナキヲ以テ永遠ニ其神主ヲ作ルコトナク又夫アル婦女ハ神主ヲ作ルト雖モ唯其夫ニ配シテ祭祀セラル、ニ過キス之ヲ以テ一宗統ヲ立テタルモノト見ルコトヲ得ス

男子ニ在テモ男子孫ナキ者ハ其主祭者ナキコト未婚ノ女ニ異ラス故ニ亦其神主ヲ作ラス然レトモ男子ハ其實男子孫ナキト雖モ過繼子ヲ爲ストキハ之ニ依テ祭祀セラルヘキヲ以テ亦宗統ヲ發生ス過繼子ヲ爲スコトヲ得ル者ハ二十歳以上ニ達シタル男子ナラサルヘカラス若二十歳未滿ニシテ死亡シタルトキハ死者ニ既婚或ハ定婚ノ妻アリテ尙能ク其貞ヲ守ル場合ナルカ或ハ死者カ軍中ニテ死シタルモノナルカ或ハ死者カ獨子ニシテ其父ニ適當ノ繼嗣ナキ場合ニ限ル

第二 宗統承繼ノ開始

(一) 承繼開始ノ時期

元來宗統ハ父祖ノ祭祀ニ本ツクモノナルヲ以テ父祖ノ生前ニ其承繼ノ開始セサルハ勿論ニシテ我國法ニ認メタル隱居入夫婚姻等ハ決シテ宗統承繼ノ原因タルコトナシ宗統承繼ハ必父祖ノ死後ニ於テ開始ス然レトモ之ニハ死後直ニ開始スルモノト或條件ノ到來ヲ待テ開始スルモノトノ別アリ

(イ) 被承繼人カ承繼人ヲ有スルトキ 此場合ニハ被承繼人ノ死後直ニ其承繼ヲ開始ス

(ロ) 被承繼人カ承繼人ヲ有セスシテ死亡シタルトキ 此場合ニハ懐胎中ノ實子ノ出生シタルトキ或ハ過繼子ヲ選立シタルトキニ開始シ其間ハ宗統ノ闕缺ニシテ祭祀ハ寡婦若クハ親族ニ於テ攝行スヘキモノトス

(ハ) 被承繼人ノ死後ニ於テ承繼人カ廢除セラレタルトキ 被承繼人ノ生前ニ於テ承繼人カ廢除セラレタルトキハ其次位ノ承繼人ニ對シテハ被承繼人ノ死亡ニ因テ開始スヘキコト(イ)ノ如シ然レトモ其被承繼人カ既ニ死亡シタル後ニ於テ廢除セラレタルトキハ次位ノ承繼人ニ對シテハ先位ノ者カ廢除セラレタル時ヲ以テ開始ス此場合ニ於テ次位ノ承繼人ハ廢除セラレタル先位ノ承繼者ヲ繼クニアラスシテ直ニ被承繼人ヲ繼クモノトス而シテ廢除セラレタル者ニ子孫アルトキハ父祖ヲ離レテ別ニ一宗ヲ立ツ

(二) 承繼開始ノ場所

立嫡子違法律附例第五ニハ宗統承繼ノ爭議ハ地方官之ヲ裁斷スヘキモノト爲スト雖モ其何レノ地方官ノ管轄ニ屬スルヤヲ明示セス然レトモ考試捐官ニ於テ父祖三代ノ籍貫ヲ證明スルニハ常ニ父祖ノ原籍地方官ニ依テ之ヲ爲シ又官員カ其父母ノ憂ニ丁ルハ常ニ其原籍ニ於テシ又軍民工業醫卜匠宦等ノ籍別ハ原籍(原籍地)ヲ以テ定ムル等ノ規定ヨリ推論スレハ被承繼人ノ原籍地ニ於テ開始スルモノト爲スヘキカ如シ

第三 宗統ノ消滅

一旦發生シタル宗統ハ下ニ掲ケタル二箇ノ原因ニ依ルノ外消滅スルコトナシ

(一) 世次ノ降盡 一般士庶民ノ宗統ハ四世ニシテ盡ク五世ノ祖以上ノ神主ハ之ヲ祭祀スルコトヲ得ス故ニ宗統ハ死者ノ玄孫ヲ以テ限トス

(二) 承繼者ノ缺闕 男子孫ナク又同族中ニ過繼子ト爲スヘキモノナキ場合ニハ宗統ハ自然ニ廢絶ス但他日繼嗣ノ追立アリタルトキハ此限ニ在ラス



五二〇  
絶嗣即宗祧ノ廢絶ト家ノ存廢トノ關係ハ既ニ家ノ部ニ説述シタル所ナルヲ以テ再説セス又絶嗣ヨ  
リ生スル財産ノ歸屬ニ關シテハ後節財産承繼ノ部ニ於テ之ヲ述フヘシ

### 第三款 宗祧承繼人

#### 第一 宗祧承繼人ノ資格及順位

宗祧承繼ハ既ニ述ヘカルカ如ク第一男系主義ニシテ女子及其子孫ハ如何ナル場合ニモ宗祧承繼ノ  
資格ヲ有セス第二直系主義ニシテ伯叔父及諸兄弟ハ亦此資格ヲ有セス第三嫡長主義ニシテ嫡長子  
孫ニ依テ承繼セラレ若嫡長子及其子孫ニ於テ早亡シ或ハ其他ノ事故アルトキハ嫡次子孫以下ニ及  
ヒ嫡子及其子孫全然ナキトキハ庶子ヲ立テ庶子亦ナキトキハ同宗或ハ同姓者ノ内ヨリ過繼子ヲ立  
テ此資格及順位ハ立嫡子違法律及官員襲蔭律(參考書第二編第六  
章相續第一節第六)ニ規定セラレ之ニ違背スルトキハ杖八  
十二處ス

(一) 實子 宗祧ハ實男子孫ニ於テ承繼スルヲ本則トス唯姦生子ハ之ヲ賤視シ律例ニ於テハ繼子ト  
爲スヲ許サス家長カ婢ニ通シテ生ミタル子ハ婢出子ト稱シ律例ニ於テハ之ヲ姦生子ト爲サスシテ  
財産承繼ニ關シテハ之ヲ庶子ニ準ス故ニ宗祧承繼ニ關シテハ何等ノ規定ナシト雖モ亦庶子ニ準ス  
ヘキニ似タリ然レトモ婢出子ヲ立ツルハ嫡子庶子ナキ場合ニ限ルヘク其順位ハ庶子ノ次ニ在ルヘ  
シ但家長カ婢ヲ收メテ妾ト爲ストキハ其子ハ全庶子タル身分ヲ收得スルヲ以テ其年長者ハ他ノ妾  
出ノ子ニ先ツヘキコト勿論トス  
實子孫間ニ於ケル承繼順位ハ左ノ如シ

(イ) 嫡子ハ庶子ニ先チ庶子ハ婢出子ニ先ツ 庶子ハ年長者ナリト雖モ嫡子ヲ越エテ嗣ト爲ルコト  
ヲ得サルハ立嫡子違法律ノ明記スル所ナリ而シテ其輯註ニハ「凡立嗣者先儘嫡長子不與庶子論長幼  
所謂立子以貴不以長立嫡以長不以賢云々」ト記ス

(ロ) 同順位者ノ間ニ於テハ年長者ヲ先ニス 卽嫡長子ハ嫡次子ニ先チ庶長子ハ庶次子ニ先ツ官員  
襲蔭律ニ嫡長子孫ヲ以テ襲蔭ノ第一位ニ置キ立嫡子違法律ニハ此點ニ關シ明文ナシト雖モ其註解  
ニ「士庶雖無襲蔭職事而繼嗣承祧禮之所重嫡庶長幼之間立子亦必如法先儘嫡長子嫡長有故方及嫡次  
子」ト説キ且其輯註ニハ既ニ舉示セル如ク立嫡以長不以賢ト記シ又同律ニ嫡子ナク庶子ヲ立ツル場  
合ニモ尚庶長子ヲ以テスヘキコトヲ規定シ長子承繼ノ主義ヲ明ニセリ

(ハ) 先位ニ在ル者ノ子孫ハ次位ニ在ル者ニ先ツ 詳言スレハ嫡長子ハ嫡次子ノ先位ニ在ルカ故ニ  
嫡長子ノ子孫ハ嫡次子ニ先ツ嫡長孫ハ嫡次孫ノ先位ニ在ルカ故ニ嫡長孫ノ子孫ハ亦嫡次孫ニ先ツ  
嫡次子以下庶子孫亦之ニ準ス此點ニ關シ立嫡子違法律ニハ明文ナシト雖モ同律ノ輯註ニ「若嫡子有  
故己有子者以嫡長孫承重不得立次嫡子與庶出子也」ト説キ又官員襲蔭律ノ註解ニモ「嫡長子有故則令  
嫡長孫襲蔭」ト説ケルニ徴スレハ嫡長子事故アリテ承繼人ト爲ラサルトキハ嫡長孫ハ嫡次子ニ先テ  
承繼人タルヘキモノナルコトヲ知ルヘシ而シテ其孫ノ間ニ於テハ亦年長者ヲ先ニスヘキコト勿論  
ナリ如斯孫ヲ以テ祖ヲ繼クヲ承重ト云フ承重トハ服制ニ基クノ語ニシテ重キ服ヲ承クルノ義ナリ  
蓋孫ハ祖父母ノ爲ニハ齊衰期年ノ服ヲ承クルト雖モ若祖ヲ繼キテ承繼人タル場合ニハ父ノ爲ニス  
ルト同シク斬衰三年ノ服ニ從フヘキモノト爲セルニ因ル但承重ノ孫ト云フハ嫡孫ノミナラス常ニ  
嫡曾孫嫡元孫ヲ包含シ孫事故アルトキハ曾孫ニ於テ承重シ曾孫モ亦事故アルトキハ元孫ニ於テ承



重スルヲ得ヘシ是官員喪禮律ノ輯註ニ、如嫡長子有故、則令嫡長孫喪禮、不及嫡次子也、凡稱孫者曾元同ト記スルノミナラス、服制斬衰三年ノ項ニ、嫡孫爲祖父母及曾高祖父母承重、嫡孫之妻同ト記シ又本宗九族五服正服之圖ノ傍註ニ、凡嫡孫、父卒、爲祖父母承重、服斬衰三年、若爲曾高祖父母承重、服亦同ト記シ曾孫及元孫カ曾祖高祖ノ爲ニ承重スルコトアルヲ示セルニ、微シ明ナリ若孫及曾元孫ノ年長者悉ク事故アルトキハ之ニ代ル者ハ孫ノ次年長者ナルヤ將タ曾孫又ハ元孫ノ次年長者ナルヤハ聊疑ナキ能ハス然レトモ承重ノ制タルヤ子カ其父ニ代位シテ承繼權ヲ取得スルモノナルヲ以テ如斯場合ニハ先ツ元孫中ノ次年長者承繼ヲ爲スヘク若之ナキトキハ曾孫中ノ次年長者ニ及ヒ若又之ナキトキニ於テ始テ孫ノ次年長者ニ及フモノト解セサルヘカラス而シテ孫、曾孫、元孫悉ク存セサルトキハ即嫡次子ニ及フモノトス是立嫡子違法律ノ註解ニ、嫡長有故、方及嫡次子ト説キ官員喪禮律ニ廣ク、如嫡長子孫有故、嫡次子喪禮ト規定セル所以ナリ

若嫡長子ニ嫡子ナク庶子アル場合ニモ嫡長子ノ庶子ハ嫡次子ニ先ツ嫡長子ニ嫡子庶子ナク過繼子アル場合亦同シ第二回報告書ニ於テ此場合ニハ嫡次子ハ嫡長子ノ庶子ニ先ツトシタルハ誤解ナルカ如シ二十歳以上ニ達シタル者或ハ既ニ妻アル者等ハ假令子ナクシテ死スルモ尙過繼子ヲ爲シテ其後ヲ立テシムルハ宗法ノ通則ナリ死者カ若嫡長子ナルトキ其過繼子ハ死者ノ後ヲ立ツルト同時ニ死者ノ父ノ宗族ヲ承繼スヘキモノタリ子ナクシテ死シタル者モ尙過繼子ヲ以テ己及父祖ノ宗族ヲ承繼スルコトヲ得ルニ庶子アル者カ之ヲ爲ストスルハ情理ニ反スルノ説タリ且嫡次子ハ將來必シモ嫡子アルニ限ラス若庶子ノミアルトキハ父祖ノ宗族ハ嫡長子ノ庶子ニ承繼セラレシテ却テ嫡次子ノ庶子ニ依リ承繼セラル、ノ奇觀ヲ呈スルニ至ルヘシ故ニ先位ニアル者ノ子孫ハ庶子婢出子ナル場合ニモ尙次位ニ在ル者ニ先ツト爲ストヲ以テ妥當ノ見解トス

(一) 過繼子 過繼子ハ實子孫ノ全ナキ場合ニ宗族ヲ承繼スルカ爲ニ同宗或ハ同姓ヨリ爲シタル養子ナリ過繼子ヲ爲スノ要件及順位ハ既ニ前ニ之ヲ説述セリ

第二 獨子ノ雙承兼承

宗族承繼ハ一宗一嗣ヲ以テ本則ト爲ス若兄ニ子ナク弟ニ子二人以上アルトキハ兄ハ弟ノ子一人ヲ取テ其過繼子ト爲スコトヲ得ヘシト雖モ若弟ノ子カ一人ナルニ之ヲ取ルトキハ爲ニ弟ヲシテ繼嗣ナキニ至ラシム然レトモ之ヲ從兄弟以外ノ子ニ求ムルトキハ血縁遠ク情誼疎ナルヲ免レス故ニ法律ハ兄弟互ニ情願シ且同族ノ甘結ヲ得ルトキハ其獨子ヲシテ兄弟ノ兩族ヲ兼承セシムルコトヲ許ス(參考書第二編第四章第七節第六及第六章相繼第七節)而シテ此場合ニ次房以下ノ子カ長房ヲ兼承スル場合ト長房ノ子カ次房以下ヲ兼承スル場合ト次房以下ノ子カ次房以下ヲ兼承スル場合ト三アリ(參考書第二編第六章相繼第六節)第一第二ノ場合ニハ長房ヲ重シトシ第三ノ場合ニハ所生ノ房ヲ重シトス之ニ因リテ生スル其養父母及生父母ニ對スル服關係及養家生家ノ併合ニ關シテハ既ニ服制及家ノ部ニ説述セリ

然ルニ獨子兼承ハ一時ノ權宜ニ過キス故ニ兼承者ニシテ他日二子以上ヲ生ミタルトキハ嫡長子以外ノ一子ヲ以テ次房以下ノ後ト爲シ以テ一宗一嗣ノ本則ニ復スヘキモノトス之ヨリ生スル服關係及家族關係モ亦服制及家ノ條下ニ説キタル所ナルヲ以テ再説セス

臺灣ニハ宗族承繼ナシ父祖ノ祭祀ハ子孫共同シテ之ヲ行ヒ實子孫ナキトキハ養子ヲ爲ス唯此養子ニシテ半生家ニ屬シ半養家ニ屬スルモノアリ生家ノ財產及祭祀ヲ承クルト同時ニ養家ノ財產及祭祀ヲ承ケ恰モ律例規定ノ雙承兼承ノ觀ヲ呈ス但此兼承ハ多ク雙方ノ父母カ兄弟タルトキニ行ハル



ト雖モ時ニ其以外ノ同宗間ニモ行ハルコトアリ又招婚ノ場合ニハ獨子カ父ノ家ト母ノ家トヲ兼承シ或ハ前夫ノ子カ後夫ノ後ヲ兼承シ或ハ反對ニ後夫ノ子カ前夫ノ後ヲ兼承シ爲ニ異姓間ノ雙承兼承ヲ生スルコトアリ此場合ニハ概シテ生父ノ宗ヲ重シト爲シ後日兩子以上ヲ生スルトキハ嫡長子ヲ以テ生父ノ後ヲ承ケシムト雖モ亦最初ノ契約ニ依リ必シモ然ラサルモノナリ但螟蛉子ハ生家ト絶縁スルモノナルヲ以テ如何ナル場合ニモ生家ノ宗統ヲ兼承スルコトナシ

第三 宗統承繼人ノ廢除

宗統承繼人ノ廢除ハ其實子ナルト過繼子ナルトニ因リ其原因及方式ヲ異ニス

(一) 實子

(イ) 廢嫡ノ原因 立嫡子違法律及其附例ニ於テ未實子廢嫡ノ原因ニ付規定スル所ナシト雖モ官員廢嫡律ノ規定ヲ準用スヘキニ似タリ

官員廢嫡律ニハ如嫡長子孫有故或有亡或疾或病或盜之類嫡次子孫廢嫡ト規定ス是嫡長子孫事故アリテ承襲スルコト能ハサルトキハ嫡次子孫ニ於テ襲蔭スルコトヲ定メタルモノニシテ嫡長子孫ノ承襲ノ缺格ニ關スル規定ナルコト疑ナク而シテ此規定ハ管ニ嫡長子孫ノミナラス嫡次子孫庶出子孫ニモ適用スヘキモノナルコト該條ノ輯註ニ嫡次子如亦有故及庶長子有故及庶長孫有故ト記セルニ徴シ明ナリ缺格ノ原因ニ付テハ亡歿疾病盜之類ト規定シ其類例ヲ舉示スルノミニシテ之ヲ列舉セサルカ故ニ其原因ヲ確定スルコト困難ナリト雖モ此類例ニ依テ見レハ疾病盜等ノ外各例律ニ定ムル十惡ノ行爲特ニ惡逆不孝不睦等ノ祖父母父母ニ對スル犯行モ亦缺格ノ原因タルモノト解スヘシ然レトモ(一)官員廢蔭ハ公法ニ屬シ承襲者ハ重大ノ責務ヲ負フヘク從テ其資格モ亦嚴ナラサルヘカ

ラサルヲ以テ苟モ廢除スヘキ原因アルトキハ必之ヲ廢除セサルヘカラス即強行法タル性質ヲ有スト雖モ之ニ反シテ宗統承繼ハ私法ニ屬シ立嫡子違法律ノ輯註ニモ蓋非有官員廢蔭之事則應繼之法稍寬云々所謂禮順人情也ト説キタルカ如ク官員廢蔭ニ關スル規定ヲ以テ一般士民ノ宗統承繼ニ準用スルトキハ嚴ニ失スヘキヲ以テ前記ノ場合ニ於テモ必シモ廢除セサルヘカラサルモノニアラス一ニ其被承繼人タル父母ノ意思ニ任スルモノト解スルヲ妥當トス又(二)官員廢蔭ハ既ニ述ヘタルカ如ク昭穆ノ序ヲ嚴ニセサルヲ以テ其子ニ事故アルトキハ其子ノ子即孫ヲ立ツヘシト雖モ之ニ反シテ宗統承繼ハ昭穆ノ序ヲ失スヘカラサルヲ以テ嫡長子カ廢嫡セラルトキハ嫡長子ノ子孫モ亦廢除セラレ次位ノ嫡次子ヲ立ツヘク嫡長孫廢嫡セラルトキハ嫡長孫ノ子孫モ亦廢除セラレテ嫡次孫ヲ立ツヘシ若此第一ノ場合ニ於テ襲蔭ノ如クニ嫡長孫ヲ立ツルモノトセハ嫡長孫ハ祖父ヲ繼クト同時ニ亦父ヲ繼クカ故ニ祖父、父、己ト宗統相連リ結局嫡長子ハ廢除セラレサルコト、爲ルヘク第二ノ場合ニ嫡曾長孫ヲ立ツルモノトセハ嫡長曾孫ハ曾祖父ヲ繼クト同時ニ亦祖父及父ヲ繼クカ故ニ亦嫡長孫ハ結局廢除セラレサルコト、爲ルヘシ且孫又ハ曾孫カ祖父、曾祖父ノ爲ニ承重スルハ其父又ハ祖父ノ既ニ歿シタルトキニ限ルヘク父又ハ祖父アルニ孫又ハ曾孫カ承重スルハ禮ノ許ササル所ナルヲ以テ嫡長孫及嫡長曾孫カ其父ヲ越エテ宗統ヲ繼ク場合ハ決シテ之ヲ生スルコトナシ要スルニ官員廢蔭律ノ規定ハ立嫡ニモ之ヲ準用スルコトヲ得ヘキモ前記ノ(一)及(二)ノ場合ニハ之ヲ適用スヘカラサルモノトス

(ロ) 廢嫡ノ手續 廢嫡ノ手續ニ關シテモ亦律例ニ何等ノ規定ナシト雖モ唯被承繼人タル父祖ニ於テ廢嫡ノ意思ヲ發表スルヲ以テ足ルモノト解スヘシ但後日ノ紛争ヲ避クルカ爲ニ之ヲ官廳ニ届出



テ在案(俗ニ埋案底ト云フ)ト爲スハ妨ナシ若之ニ付紛議爭訟アルトキハ當該官司ニ於テ裁決スルハ尙官員裴廢ニ於ケル場合ト同シ

(二) 過繼子

過繼子廢除ニ關スル原因及手續ハ立嫡子違法律ノ附例ニ規定スル所ニシテ既ニ前章過繼子縁組ノ條下ニ説キタル所ナルヲ以テ再説セス

第四 宗祧承繼人ノ追立

宗祧承繼ハ被承繼人ニ實子アルトキハ實子當然之ニ當リ實子ナキ者ハ先ニ述ヘタル所ニ從ヒ同宗又ハ同姓中ヨリ嗣ヲ選定セサルヘカラス若被承繼人カ實子ナク且其生前ニ嗣ヲ擇立セスシテ死亡シタルトキハ承繼人ノ曠缺ト爲ルモノトス然レトモ被承繼人カ嗣ヲ立テスシテ死亡セルニ因リ承繼人ノ曠缺ヲ生スルモ未必シモ絶祀トナリ絶家ト爲ルモノニアラス此場合ニハ支那法ニ於テハ繼嗣ノ追立ヲ許ス

(イ) 支那法ニ於テハ子無キ者カ同宗又ハ同姓中ヨリ嗣ヲ擇立スルハ必其生前ニ於テスルヲ要スヘキヤ若被承繼人カ生前嗣ヲ立テスシテ死亡シタルトキハ其死後ニ及ヒ嗣ヲ立ツルヲ許スヤ蓋既ニ丘濬カ明律ノ立嗣法ニ付切詳律令之文所謂立嗣之後却生親子並所養父母無子而捨去及若有親生子等辭皆謂其人生前立嗣也無有死後追立之文(大學衍義補家範之禮)(參考書第二編第五)(六章相續第五)ト論セルカ如ク律例ニハ唯生前立嗣ノ規定ヲ存スルノミニシテ死後追立ノ規定ヲ存セス然レトモ繼嗣ヲ立テ絶祀ヲ防クハ宗族制ノ目的ニ適シ禮制ノ希望スル所ナルヤ勿論ナルヘキカ故ニ律例ニ之ヲ許スノ明文ナキモ又之ヲ禁スルノ明文ナキ限ハ死後追立ハ支那法ノ是認スル所ナリト解セサルヘカラス殊ニ立嫡子違法律ノ附

例第二ニハ婦人夫亡無子守志者合承夫分須憑族長擇昭穆相當之人繼嗣ト規定シ子ナキ者カ生前ニ於テ嗣ヲ立テサリシ場合ニ族長カ死者ノ後ヲ立ツルカ爲ニ其繼嗣ヲ追立スルヲ得ルコトヲ定ム勿論此規定ハ寡婦カ節ヲ守ル場合ニ於テ其家産ノ承繼ヲ主トスル規定ナリト雖モ之ニ依リ死後繼嗣ヲ追立スルハ法ノ禁スル所ニアラサルヲ知ルヘン況ヤ其小宗可絶大宗不可絶也若クハ長房無子次房不得有子ト云フカ如キハ主トシテ死後繼嗣ヲ追立スル場合ニ適用アルモノナルコト文意上自明白ナルニ於テヲヤ

如斯支那法ニ於テ繼嗣ノ追立ヲ許スカ故ニ子ナキ者カ其生前ニ於テ嗣ヲ立テスシテ死亡シ一時承繼人ノ曠缺ヲ生スル場合ニモ其追立アルトキハ此者ニ於テ宗祧ヲ承ケ絶家ニ至ラサルモノトス然レトモ生前ノ立嗣ニ於ケルト同シク死後ノ繼嗣モ之ヲ追立スルト否トハ人民ノ自由ニシテ法ハ之ヲ強制スルコトナシ

繼嗣ノ追立ハ何人ニ於テ之ヲ擇立スヘキヤ明ナラスト雖モ寡婦族長其他ノ親族ノ協議ニ依リ之ヲ追立スルモノナルヘク而シテ其擇立セラルヘキ者ハ亦生前ノ繼嗣ニ於ケルト同シク同宗又ハ同姓ニ限ルヘキコト言ヲ待タス又擇立ノ順序モ前ニ述ヘタル生前ノ繼嗣ノ順序ニ從フヘキモノナルヘシ

臺灣ニ於テハ宗祧承繼ノ觀念ニ乏シク承繼ハ財産ニ重ヲ措クカ故ニ財産アル者ニシテ子ナキトキハ其生前ニ於テ養子ヲ爲サ、ル者殆ト之ナク且一人ニシテ二人若クハ三人ノ養子ヲ爲スコト亦稀ナリトセス然レトモ被承繼人ノ死後ニ於テ繼嗣ヲ追立スルモ亦一般ニ行ハル、所ノ慣習ニシテ過房子ノ中ニハ死後追立ニ係ルモノ少シトセス異姓ノ子ヲ追立シテ嗣ト爲スモノモ亦少カラス



(ロ)以上ハ被承繼人ノ死後其繼嗣ヲ追立スル場合ニ係ル然ルニ支那法ニ於テハ實子カ死亡シタルニ因リ自己ノ繼嗣ナキニ至リタルトキハ特定ノ場合ニ限リ其死亡シタル子ノ爲ニ繼嗣ヲ立テ以テ自己ノ後ヲラシムルコトヲ許ス是其嫡子ヲ重スルノ趣旨ニ出テ實ニ死亡シタル子ノ後ヲ立ツルト共ニ自己ノ嗣ヲ立ツルモノニシテ自己ノ爲ニハ生前立嗣ト爲リ子ノ爲ニハ死後ノ追立ト爲リ自己ノ祭祀ト共ニ併セテ其子ノ祭祀ヲ營マシメントスルモノタリ立嫡子違法律ノ附例第五ニ此場合ヲ規定ス其規定ハ即左ノ如シ

無子立嗣(中略)其有子婚而故婦能婦守已聘未娶媳能以女身守志及已婚而故婦雖未能婦守但所故之人業已成立或子雖未娶而因出兵陣亡者俱應爲其子立後若支屬內實無昭穆相當可爲其子立後之人而其父又無別子者應爲其父立繼待生孫以嗣應爲立後之子其尋常天亡未婚之人不得概爲立後若獨子天亡而族中實無昭穆相當可爲其父立繼者亦準爲未婚之子立繼云々(參考書第二編 第四章第六節)

此規定ニ依レハ死亡シタル子ノ爲ニ繼嗣ヲ立ツルヲ得ル場合ヲ分テ四ト爲ス即(一)子カ婚姻ヲ爲シタル後死亡シ其婦能ク婦守スル場合(二)子カ未婚而婚姻ヲ爲サ、ルモ媳婦存リ聘シタル後死亡シ其媳婦存能ク節ヲ守ル場合(三)子ノ婦婦守セスト雖モ子カ業ニ已ニ十分成長シタル後ニ死亡シタル場合(四)子カ未婚而婚姻ヲ爲サ、ルモ出兵ニ因テ戰死シタルノ場合はナリ此等ノ場合ニ於テハ其父ニ別ニ子アルト否トヲ問ハス父ハ其天死セル子ノ爲ニ昭穆相當ノ者ヲ擇ヒ嗣ト爲スコトヲ得ルモノトシ若子ノ爲ニ昭穆相當ノ嗣ナク且其父ニ別ニ子ナキトキハ先父ノ爲ニ繼嗣ヲ立テ其嗣子カ子ヲ生ムヲ待チ其子ヲシテ更ニ死亡シタル子ノ後ヲ立テシムルコトヲ得ルモノトス蓋以上四箇ノ場合ハ尋常天亡ノ場合ト同一視スヘカラサル事情アルヲ以テ特ニ其死亡セル子ノ祭祀ヲ營マシメントスルカ爲ニ其

子ノ爲ニ繼嗣ヲ立ツルコトヲ許スモノナルヘシ然レトモ天亡セル子ノ爲ニ嗣ヲ立ツルハ變例ニ屬スルカ故ニ以上ノ四ノ場合ニ限リ尋常ノ天亡ノ子ノ爲ニハ嗣ヲ立ツルヲ許サ、ルヲ原則トス唯尋常天亡ノ場合ト雖モ其天亡者カ獨子ニシテ且其父ノ爲ニ昭穆相當ノ繼嗣ナキトキハ尙其天亡シタル子ノ爲ニ繼嗣ヲ立テ以テ自己ノ後ヲ嗣カシムルコトヲ許ス  
臺灣ニ於テハ此律例ノ規定ニ該當スヘキ一定ノ慣行ナシト雖モ過房子ハ時ニ或ハ之ト同一趣旨ニ出ツルコトアリ又臺灣ニ於テハ異姓ノ子ヲ養テ嗣ト爲スノ慣習アルヲ以テ臺灣人ハ如何ナル場合ニ於テモ死亡シタル子ノ爲ニ其後ヲ立ツルハ妨ナキモノト爲スノ觀念ヲ有ス但天亡シタル未婚ノ子ノ爲ニハ實際圖分ヲ爲サ、ルヲ一般ノ慣習ト爲スカ故ニ從テ其子ノ爲ニ繼嗣ヲ立ツルコト稀ナリトス

### 第四款 宗祧承繼ノ效果

#### 第一 宗子ノ主祭權

既ニ述ヘタルカ如ク宗祧承繼ハ唯父祖ノ主祭者タル身分ノ承繼ニ過キス一家ノ代表者及家政ノ統攝者タル身分ハ家長ニ屬シ宗子ニ屬セス家産ノ承繼ハ諸子均シク其分配ニ與ルノ權ヲ有シ亦宗子ノ特權ニアラス從テ宗祧承繼ニ伴フ效果ハ僅ニ下ノ權利ヲ取得スルニ止ル(一)父祖ノ主祭者タルコト禮大傳ニ庶子不祭明其宗也曲禮ニ支子不祭祭必告於宗子トアルカ如ク古來父祖ノ祭祀ハ宗子ノ特權ニ屬ス茲ニ庶子支子ト云フハ嫡長子以外ノ子ヲ指シタルナリ(二)父祖ノ神主祠堂祭具墳墓其他父祖ノ榮譽ヲ表明スヘキ誥命書等ヲ所有スルコト此等ハ家産分割ノ以外ニ置キ之ヲ所有スルハ宗



臺灣ニ於テハ屢述ヘタルカ如ク父祖ノ祭祀ハ諸子共同シテ之ニ當リ以上ノ諸權ハ諸子ニ均屬ス即諸子孫ニ於テ共同或ハ輪番ニ祭祀ヲ營ミ祠堂墳墓或ハ祭祀業ヲ管理シ別ニ宗子ナル者ナシ

第二 宗子ノ宗族統轄權

宗族ハ父祖ノ祭祀ニ淵源スル關係ナルヲ以テ古代ハ亦其祭祀ノ如ク四世ニシテ盡クト爲シ上ハ高祖ニ下ハ玄孫ニ旁ラ三從兄弟ニ至リ所謂九族ヲ以テ其範圍ト爲シ之ヨリ以外ハ最早宗關係ノ絶エタルモノト爲セリ然ルニ後世ニ至リ祭祀ハ依然四世ヲ以テ限界ト爲スト雖モ其宗關係ハ永遠ニ存續シ苟モ世系ノ辨スヘク尊卑ノ明ナル間ハ尙之ヲ同宗トシ法律上之ニ一種ノ效力ヲ付シタルコト親族總說ノ條下ニ説キタル所ノ如シ

禮大傳ニ曰ク「親親故尊祖、尊祖故敬宗、敬宗故收族」ト即親族相親シムカ故ニ其親ノ源タル祖先ヲ尊ム祖先ヲ尊ムカ故ニ其繼嗣タル宗子ヲ敬ス宗子ヲ敬スルカ故ニ其同族ヲ收ム即宗子ハ一面ニ於テ祖先ノ主祭者タルト同時ニ他面ニ於テ同族ノ統攝者タリ同族ハ宗子ヲ中心トシテ相親和シ以テ共同ノ生存ヲ全クス如此古代ニ於ケル社會ノ組織ハ男系血族ヲ基礎トスル宗族制ナリシカ年代ノ經過スルニ從ヒ宗族制漸ク廢レテ家族制之ニ代リ現時ニ於テハ宗子ハ父祖ノ主祭權ノ外法律上ニ於テ如何ナル權能ヲモ有スルコトナキニ至レリ

戶部則例ニハ族長ヲ設クルノ規定アリト雖モ唯同族中ニテ材幹アリ資産アル者之ニ當リ古代ノ如ク宗子之ニ當ルニアラス(親族關係ノ數果ノ部參照)

第五款 別子宗法

第一 總說

別子宗法ハ古代封建諸侯ノ下ニ屬シタル卿大夫ノ家ニ行ハレタル宗法ニシテ特別法ノ性質ヲ有シ一般士民ニ通スルモノニアラス而シテ此宗法モ亦封建制ノ破ル、ト共ニ廢絶シ現時ニ存在セス然レトモ此宗法ハ古來學者カ常ニ宗法トシテ論議スル所ニ係リ且一般士民ノ宗法ノ源泉ト爲ルナルヲ以テ宗法ノ本義ヲ明ニスルカ爲メニ之ヲ講究スルノ要アリ以下其概要ヲ説述スヘシ

禮大傳ニ曰ク「別子爲祖、繼別爲大宗、繼禰者爲小宗、有百世不遷之宗、有五世則遷之宗、百世不遷者別子之後也、宗其繼別子之所自出者、百世不遷者也、宗其繼高祖者、五世則遷者也、ト是實ニ宗法ノ大綱ヲ示スモノニシテ後世宗法ヲ論スル者ハ皆此説ヲ基礎トス之ニ依レハ諸侯ノ嫡長子ハ父祖ニ繼キテ諸侯ト爲ルヘシト雖モ衆子(嫡長子以外ノ子)ハ卿大夫ノ爵ヲ受ケテ別ニ家ヲ立ツ稱シテ別子ト云フ(一)此別子ハ即卿大夫ノ家祖ニシテ其嫡長子孫世々相承ケ永遠ニ其宗統ヲ絶タス稱シテ大宗ト云フ(二)然レトモ是別子ノミニシテ別子ヨリ分派セルモノ、祭祀ハ四世ニシテ終止スルコト一般士庶ニ異ラス今之ヲ始祖ノ宗統ニ對シテ小宗ト云フ此宗法ハ其初諸侯ノ別子ニ關シテ生シタルモノナリシモ後ニハ他國ノ諸侯ノ子孫此國ニ來リ仕ヘ或ハ此國ノ士族カ崛起シテ卿大夫ト爲リタル場合ニモ適用セラレ別子ノ宗法ハ廣ク卿大夫ノ宗法ト爲レリ(參考書第二編第(六)章相繼第四節)

第二 大宗小宗ノ意義

(一) 大宗 大宗ハ卿大夫ノ家ニ於ケル始祖ノ宗統ナリ卿大夫ノ始祖ハ永遠ニ其祭ヲ營ムコトヲ得



從テ其宗統ハ嫡長相承ケ幾世ノ久シキ之ヲ維持シテ絶ツコトナシ稱シテ百世不遷之宗ト云ヒ而シテ次ニ掲クル小宗ニ對シテ之ヲ大宗ト云フ

(一) 小宗 小宗ハ始祖以外ノ宗統ナリ始祖ノ衆子及大宗子ノ衆子ハ始祖ヲ祭ルヲ得ス大宗ヨリ分岐シテ新一宗ノ祖ト爲ル亦嫡長相承クト雖モ一般士庶ト等シク四世ニシテ終止ス稱シテ五世則遷之宗ト云フ又始祖ノ宗統ニ對シテ小宗ト云フ小宗モ亦嫡長相承クルヲ以テ其嫡次子以下ハ小宗ヨリ分岐シテ第二級ノ小宗ヲ起シ第二級ノ小宗モ嫡長相承クルヲ以テ其嫡次子以下ハ第三級ノ小宗ヲ起シ次第ニ分岐シテ底止スル所ナシ如此大宗小宗ハ相對スル名稱ナレトモ時ニ大宗ノミアリテ小宗ナキ場合アリ小宗ノミアリテ大宗ナキ場合アリ例ハ諸侯ノ衆子ニシテ卿太夫ニ封セラレサル者ハ其祭祀四世ニシテ盡クルヲ以テ此場合ニハ小宗アリテ大宗ナシ之ニ反シ卿太夫ニ封セラレタル者ニシテ唯一子ノミアルトキハ支宗ヲ發生セス此場合ニハ大宗アリテ小宗ナシ

(二) 五宗 小宗稱宗、祖宗、曾祖宗、高祖宗ノ四種アリ之ニ大宗ヲ合セテ五宗ト稱ス

第三 大宗小宗ノ宗統承繼  
大宗小宗モ嫡長相承クルヲ以テ本則トシ嫡長子孫ナキ場合ハ嫡次子孫以下ニ及ホスコト一般士庶ノ宗法ニ異ルコトナシト雖モ大宗ハ宗族全體ノ統理者ニシテ小宗ニ比シ尊重スヘキモノナルヲ以テ此繼嗣ニ關シテハ特例ヲ設ク即禮ニ「大宗不可以絶」ト云ヒ或ハ「小宗可絶、大宗不可絶」ト云ヒ大宗ニ後ナキトキハ小宗ヲ廢スルモ入テ之ヲ繼カサルヘカラスト爲セリ

第四 大宗小宗ノ宗族關係  
小宗ノ宗族關係ハ士民ノ如ク四世次ヲ限界トシ稱宗子ハ群弟ヲ統ヘ、祖宗子ハ從兄弟ヲ、曾祖宗子ハ

再從兄弟ヲ、高祖宗子ハ三從兄弟ヲ統ヘ以テ稱祖ノ祭祀ノ主事者タルヘキモノトセリ然レトモ大宗關係ハ永遠ニ互リ世次ニ限界ナシ苟モ始祖ノ子孫タル者ハ悉ク其宗族範圍ノ内ニアリ小宗子カ各宗族ヲ率ユルカ如ク大宗子ハ總テノ小宗ヲ統轄シ始祖ノ祭祀ニ當ルヘキモノトス白虎通ニ「大宗能率小宗、小宗能率群弟、通其有無、所以統理族人者」トアルモノ是ナリ

尙別子宗法ニ關シテハ第二回報告書ニ述ヘタル所頗詳ナルヲ以テ參考ノ爲ニ左ニ之ヲ附載ス  
別子宗法ハ封建諸侯ノ別子ノ爲ニ設ケラレタル宗法ニシテ特別法ノ性質ヲ有シ一般ニ通スルモノニアラス然レトモ別子宗法ハ本宗ト支宗トノ區別ヲ明ニシ本宗ヲ大宗トシ支宗ヲ小宗トシ大宗小宗ノ立嗣上ノ關係及宗族統理ノ方法ヲ嚴定シタルモノニシテ一般士庶人ノ宗法モ亦別子宗法ニ其源ヲ汲ムモノ多ク支那法ニ於ケル宗ナル觀念ノ根據ヲ作レルモノトス從テ宗法ヲ論スルニハ先別子宗法ヲ明ニスルノ要アリ殊ニ支那古典中宗法ニ關スル論議ハ主トシテ別子宗法ニ關スルモノナルヲ以テ宗法ノ本義ヲ明ニスルニハ必別子宗法ヲ說明セサルヘカラス

禮大傳ニ曰ク「別子爲祖、繼別爲宗、繼禰者爲小宗、有百世不遷之宗、有五世則遷之宗、百世不遷者、別子之後也、宗其繼別子之所自出者、百世不遷者也、宗其繼高祖者、五世則遷者也」ト是實ニ宗法ノ大綱ヲ示スモノニシテ而シテ後世ノ學者宗法ヲ論スルモノハ皆此大傳ノ說ヲ基礎トス故ニ茲ニモ亦大傳ニ記スル所ニ據リ別子宗法ヲ說明セントス而シテ別子宗法ノ主眼トスル所ハ實ニ大宗小宗ノ區別及其關係ニ存スルカ故ニ以下大宗ト小宗トヲ分說シ次ニ二者ノ關係及別子宗法ノ沿革ヲ說明セントス

第一 大宗

(一) 大宗ノ意義



禮大傳ニ別子爲祖繼別爲宗又百世不遷者別子之後也トアルハ即大宗ノ意義ヲ示スモノトス而シテ朱子家禮宗法有百世不遷之宗ノ註ニ宗其繼別子者是也是謂大宗ト説キ張一棟宗法考ニ別子爲祖以嫡承嫡百代不絶是爲大宗ト説キ杜預宗譜ニ別子者君之嫡妻之子長子之母弟也君命爲祖其子則爲大宗ト説ケルニ徵スレハ大宗トハ即諸侯ノ別子ヲ祖ト爲シ嫡ヲ以テ嫡ヲ承クルノ宗ヲ謂フモノニシテ此大宗ニ於テハ永遠無窮ニ其始祖ヲ祭ルヘキモノナリトス

然ラハ別子トハ何ヲ謂フヤ朱子家禮宗法別子爲宗ノ註ニ別子者謂諸侯嫡子之弟別於正嫡也爲祖者別與後世爲始祖也トアリ又杜預宗譜ニハ別子者君之嫡妻之子長子之母弟也トアリ又鄭氏五宗圖ニハ天子之子稱王子王子封諸侯諸侯之子稱公子公子還自任食采於其國爲卿大夫則子孫自立此公子之廟謂之別子爲祖則嫡嫡相承作大宗百代不絶ト説ケルニ徵スレハ別子トハ諸侯ノ嫡長子ノ同母弟ニシテ卿大夫ト爲リ始テ封爵ヲ受ケ別ニ一家ノ祖ト爲ル者ヲ謂フモノトス而シテ其別子ト稱スルハ正嫡ト分レ別ニ一家ノ始祖ト爲ルニ因ル祭祀制ニ於テ太祖トシテ百世廟祭セラル、モノハ即此別子ナリトス

然レトモ別子ノ解説ニ關シテハ異論ナキニアラス禮記精華ノ註解則是ナリ其説ニ曰ク別子有三一  
 是諸侯嫡子之弟別子正適二是庶姓公子來自他國別於本國不來者三庶姓之起于是邦爲卿大夫而別於不仕者ト此説ハ別子ハ獨リ諸侯ノ嫡子ノ弟ノミナラス他國ノ公子カ此國ニ來リ仕フル者及公子ニアラサル者カ崛起シテ卿大夫ト爲リタル者ヲモ皆別子ト爲スモノニシテ別子ニ三種アルコトヲ主張スルモノナリ惟フニ別子宗法ハ元來封建諸侯ノ庶子即嫡子ノ諸弟ノ爲ニ設ケタルモノナレハ別子トハ之ヲ狹義ニ解シ諸侯ノ嫡子ノ母弟ニ限ルヲ以テ至當ノ見解ト爲サ、ルヲ得ス唯別子宗法

ハ後ニハ別子ニアラサル者ニシテ卿大夫ト爲リタルモノニモ適用シタリト雖モ之カ爲ニ別子其モノニ變更ヲ生スヘキニアラス別子ニシテ卿大夫タル者ト別子ニ非スシテ卿大夫タル者トハ其ニ卿大夫ナリト雖モ其世系出所ニ變異ヲ生スヘキ謂ナシ故ニ漢ノ鄭玄ハ禮王制太祖ノ註ニ於テ太祖別子始爵者也雖非別子始爵者亦然ト説キ白虎通ノ宗族ノ註解ニハ雖非別子其起于是邦而爲大夫其嫡繼子亦百代不遷ト説キ又晉ノ賀循ハ古者諸侯之別子及起是邦爲大夫者中略爲大宗ト説キテ皆別子卿大夫ト別子ニ非サル卿大夫トヲ區別セリ由是觀之別子トハ獨リ諸侯ノ嫡子ノ諸弟ヲ指スモノト解スルヲ以テ正當ト爲スコト明ナリトス

要之別子宗法トハ諸侯ノ別子ノ爲ニ設ケタル系統承繼法ニシテ諸侯ノ嫡長子ハ即其諸侯ノ本宗ヲ繼キ而シテ嫡次子以下ノモノハ別ニ封爵ヲ受ケサルトキハ其者及子孫共ニ亦本宗ニ屬スト雖モ若嫡次子以下ノ者ニシテ之ニ封爵ヲ授ケテ卿大夫ト爲ストキハ之ヲ別子ト稱シ本宗ト分レテ別ニ一家ノ祖ト成ルモノニシテ而シテ其一家ニ於テ嫡流ハ之ヲ大宗ト稱シ之ニ對シ其別子ノ支派ハ更ニ大宗ニ對シ小宗ト稱スルモノタリ唯後ニ至テハ前既ニ述ヘタルカ如ク別子宗法ハ獨リ諸侯ノ別子ノミニナラス別子ニアラスシテ卿大夫ト爲リタル者ニモ之ヲ適用スルニ至リ即別子宗法ハ後ニハ一般卿大夫ノ宗法ト爲リ一般卿大夫ノ子孫モ亦之ヲ大宗小宗ト謂フニ至レリ

如斯大宗ハ一宗族中ノ始祖ヲ繼クノ正統ナルヲ以テ同一始祖ノ下ニハ大宗ハ唯一ニシテ決シテ二ノ大宗アルコトナシ但大宗ノ支派ニシテ新ニ卿大夫ト爲リタル者アルトキハ更ニ新ニ一大宗ヲ立ツルコトアルハ勿論ナリ又諸侯ノ別子ハ一人ニ限ラサルヲ以テ別子數人アリテ各卿大夫ト爲リ封爵ヲ受ケタルトキハ初ヨリ數個ノ大宗ヲ生スルコトアルヘシ



(二) 大宗ノ繼嗣及祭祀

別子宗法ニ於テハ宗ヲ繼クノ嗣子ヲ宗子ト稱シ大宗ノ嗣子ハ之ヲ大宗子ト稱シ小宗ノ嗣子ヲ小宗子ト稱シ而シテ曲禮ニ「支子不祭、祭必告於宗子」トアルカ如ク祖先ノ祭祀ヲ主トル者ハ宗子ニ限レリ別子宗法及士庶人ノ承統法ハ即此祭祀ヲ司ル宗子又ハ嗣子ヲ定ムルノ法ニ外ナラス宗統ノ承繼者ト其祖宗ノ祭祀者トハ常ニ同一人ナリトス然リ而シテ別子宗法ニ於テ宗子タルヘキ者ニ關シテハ前ニ舉ケタル張一棟宗法考ニ「別子爲祖以嫡承嫡、百代不絶是爲大宗」ト云ヒ百代ニ互リ嫡ヲ以テ嫡ヲ承クルノ法ナルヲ示セルヲ以テ見レハ大宗ノ宗子タル者ハ即祖宗ノ嫡長子孫ニ限ルヤ明ナリ又禮大傳ニ「庶子不祭、明其宗也、喪服小記ニ「庶子不祭、祖者、明其宗也、庶子不祭、祖者、明其宗也」ト言フ茲ニ所謂庶子トハ庶出ノ子ヲ云フニアラスシテ嫡長子ノ同母弟ヲ指スノ總稱ニシテ即禮制ニ於テモ庶子ハ其祖ノ祭祀者タラサルコトヲ言明シ宗統ヲ繼キ祖宗ヲ祭ル者ハ嫡長子ニ限ルモノト爲ス即大宗ハ常ニ嫡長子之ヲ繼キ永遠ニ繼續シ而シテ若各代ノ大宗ニ嫡次子以下アルトキハ後ニ述フルカ如ク即小宗ト爲スモノトス但嫡長承統主義ハ獨リ大宗ノ繼嗣ニ限ルニアラスシテ小宗ノ繼嗣ニ於テモ亦然リトス

如斯大宗ハ嫡ヲ以テ嫡ヲ承ケ永遠ニ之ヲ承繼スヘキモノナルノミナラス大宗ニ於テハ又永遠ニ互リ其始祖ノ祭ヲ繼續スヘキモノトス百世不遷者トハ即之ヲ云フナリ換言スレハ大宗ノ始祖ハ子々孫々之ヲ太祖トシテ祭ルヘキモノナルコトヲ云フ蓋遷トハ廟主ヲ他ニ遷シテ廟祭セサルヲ謂ヒ不遷トハ廟主ヲ遷サス永遠ニ廟祭ヲ爲スヲ謂フ是小宗ト區別アル所ニシテ後ニ述フルカ如ク小宗ハ五世即遷ト云ヒ五世以上ノ祖ヲ祭ラス從テ其始祖ヨリ五世以下ニ至ルトキハ最早其始祖ヲ祭ラサ

ルヲ法トス

第二 小宗

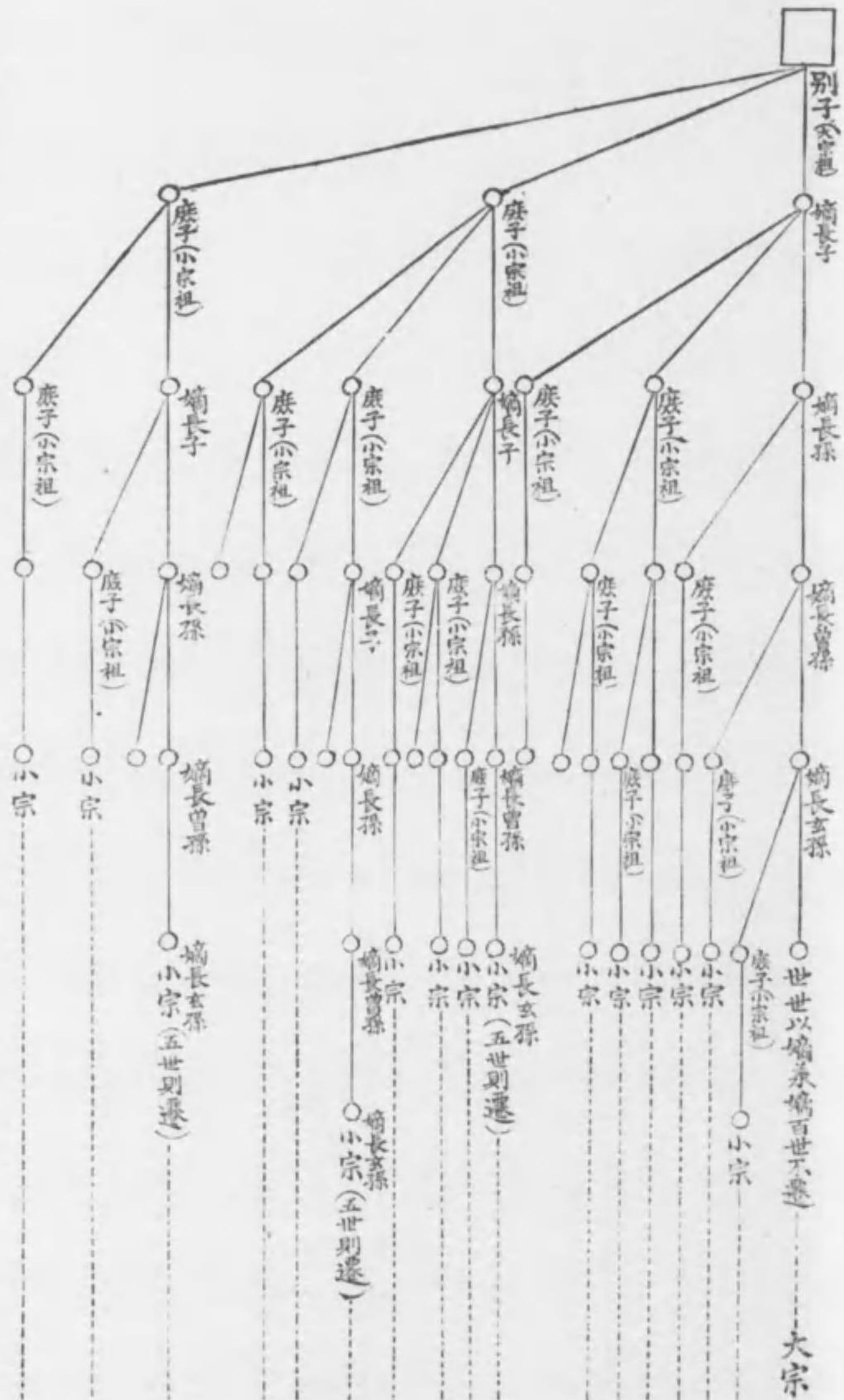
(一) 小宗ノ意義

禮大傳ニ曰ク「繼嗣者爲小宗、中略有五世則遷之宗、中略宗其繼高祖者、五世則遷者也」ト是小宗ノ意義ヲ示スモノニシテ小宗トハ稱ヲ繼クノ宗ヲ謂ヒ大宗ト異リ其始祖タル太祖ヲ祭ラサルモノトス元來稱トハ朱子家禮ニ「父廟曰稱、稱者近也、惟長子得祭、支子不得祭」トアルカ如ク近親ノ義ニシテ父ノ廟ヲ指スノ語タリ然ルニ宋ノ聶崇義ノ三禮圖ニハ「繼嗣者爲小宗、義ヲ解シテ稱謂別子之庶子、其庶子所生長子、繼其庶子、與兄弟爲小宗、謂之小宗者、以其五世則遷比大宗爲小也」ト説キ稱トハ別子ノ庶子ヲ云ヒ此庶子ノ長子ハ庶子ヲ繼キ兄弟ノ爲ニ小宗ト爲ルモノトス依是觀之別子ヲ繼ク者ハ其嫡長子ニシテ別子ノ庶子ハ別子ヲ繼カス從テ其庶子ノ長子モ又別子ヲ以テ始祖トセス又之ヲ祭ラス別子ノ庶子即父ヲ以テ始祖トシ之ヲ繼キ之ヲ祭ルモノナルカ故ニ所謂繼嗣者トハ直接自己ノ父ヲ以テテ始祖トシ大宗ノ始祖タル別子ヲ以テ始祖ト爲サ、ルモノト云フノ義ヲ有シ從テ繼嗣者トハ即別子ノ庶子ノ子孫ニ該當スルモノト解スヘシ詳ニ之ヲ言ヘハ別子ノ嫡長子ハ別子ヲ繼キ大宗ト爲リ其嫡長子又之ヲ承ケ世々大宗ヲ成ス反之別子ノ嫡次子以下ハ別子ヲ繼カス又別ニ一家ヲ開キ其嫡次子以下ノ者ノ嫡長子ハ各其父ヲ始祖トシテ之ヲ繼キ兄弟ノ爲ニ小宗ト爲ル例之別子ノ次子ノ長子ハ其次子ヲ祖トシテ之ヲ繼キ小宗ト爲リ其長子ノ諸弟ハ其長子ヲ自己ノ小宗トシテ之ニ附屬シ又別子ニ第三子アルトキハ其長子ハ其三子ヲ祖トシテ之ヲ繼キ小宗ト爲リ其長子ノ諸弟ハ又之ヲ自己ノ小宗トシテ之ニ附屬スルカ如シ即大宗小宗ト云フハ恰モ我國ノ本家ナル觀念ニ類似シ小宗ハ



本家ニシテ大宗ハ總本家ニ該當スルモノナリ  
 唯三禮圖ノ解説ニ依レハ小宗ノ始祖タルモノハ別子其者ノ庶子ニ限ルカ如シ然レトモ既ニ禮大傳  
 ニハ汎ク稱ヲ繼ク者ハ小宗トシ故ラニ之ヲ別子ノ庶子ノ子孫ニ限ラス又張一棟宗法考ニハ、大宗之  
 庶子皆爲小宗ト説クヨリ見レハ三禮圖ノ説ハ單ニ小宗ノ一起源ヲ示スニ過スシテ別子ノ庶子ノミ  
 ナラス別子ヲ繼ク所ノ各代ノ大宗ノ庶子モ亦各自一小宗ノ祖ト爲ルヘキモノニシテ換言スレハ別  
 子ノ庶子及各代ノ大宗ノ庶子ハ各皆一小宗ヲ開クモノト解ス可シ更ニ換言スレハ各代ノ大宗ノ嫡  
 長子ハ其大宗ニ繼キ次子以下ハ別ニ一家ノ祖ト爲リ其長子各其父ヲ繼キテ兄弟ノ爲ニ各一小宗ヲ  
 爲スモノトス

以上述フルカ如ク各大宗ノ庶子ハ各一小宗ノ祖ト爲リ茲ニ小宗ヲ生スルトキハ其小宗ハ又嫡ヲ以  
 テ嫡ヲ承ケ小宗ノ嫡長子ハ其小宗ヲ繼キ以テ相傳フ然レトモ若其小宗ニ次子以下ノ者アルトキハ  
 此等ハ又更ニ各小宗ノ祖ト爲リ其次子以下ノ各長子ハ各其父ヲ繼キ諸弟ノ爲ニ小宗ト爲ルニ至ル  
 換言スレハ各小宗ノ庶子ハ又各一小宗ノ祖ト爲ルモノトス故ニ大宗ハ本幹ノ如ク唯一ナルモ小宗  
 ハ其枝條ノ如ク無數ニ生スルモノト云フ可シ今此關係ヲ明瞭ニセンカ爲ニ圖ヲ以テ之ヲ示セハ左  
 ノ如シ



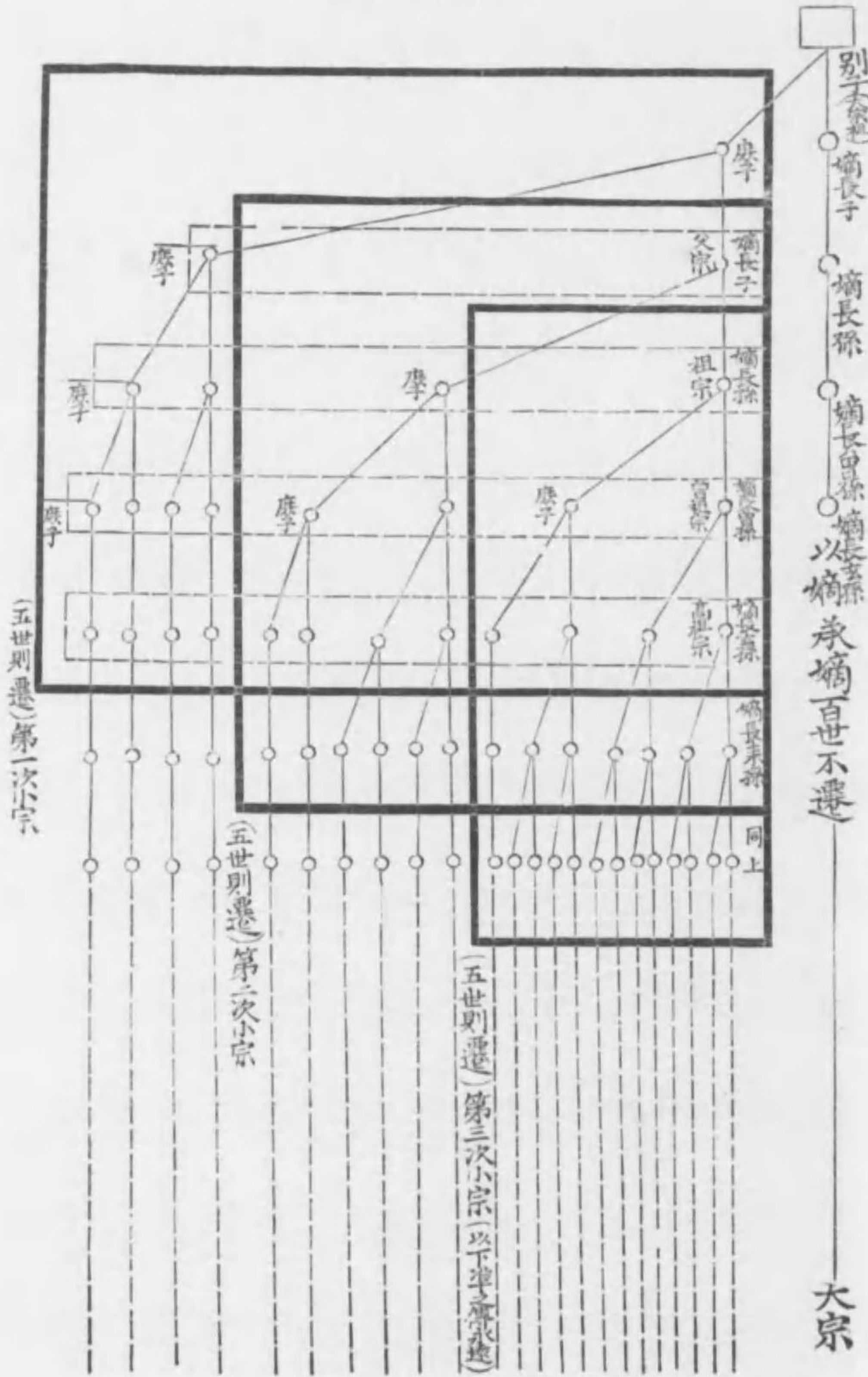
備考 庶子トアルハ嫡次子以下ヲ指スモノニシテ皆小宗ノ祖ト爲ルモノナリ



(二) 小宗ノ繼嗣

小宗ノ繼嗣モ各小宗ニ於テ嫡ヲ以テ嫡ヲ承ケ庶子ハ更ニ新ナル小宗ヲ開キ而シテ其承繼ハ之ヲ永遠ニ繼續スヘキコト太宗ニ於ケルト異ナシ唯其祭祀ニ至リテハ太宗ト異リ大宗ハ百世不遷即永遠ニ其始祖ヲ廟祭スルニ反シ小宗ハ五世則遷ノ制ヲ取リ五世以上ノ祖ハ之ヲ庶祀セサルヲ法トス故ニ小宗ノ内容ハ一世ヲ下ル毎ニ變更シ而シテ他ノ小宗ニ對スル關係モ五世ニシテ絶テ同一始祖ヨリ下リ四世間即三從兄弟ニ至ル迄ハ互ニ小宗ノ關係ヲ持續スルモ五世即四從兄弟ニ至ルトキハ其關係茲ニ斷絶スヘキモノトス換言スレハ自己ト高祖ヲ共ニスル者ノ間ニ在テハ宗法上ノ關係アレトモ其以外ノ者ニ對シテハ此關係ナキモノニシテ前ニ述ヘタル太宗九族ト其範圍ヲ同フス尙他面ヨリ立言スレハ本宗九族トハ實ハ此制ニ淵源セルモノタリ是禮大傳ニ是故祖遷於上宗易於下ト云ヒ白虎通ニ宗其爲高祖後者五世而遷者也トアル所以ニシテ是皆小宗ニ付立言スルモノトス是亦圖ヲ以テ示セハ左ノ如シ

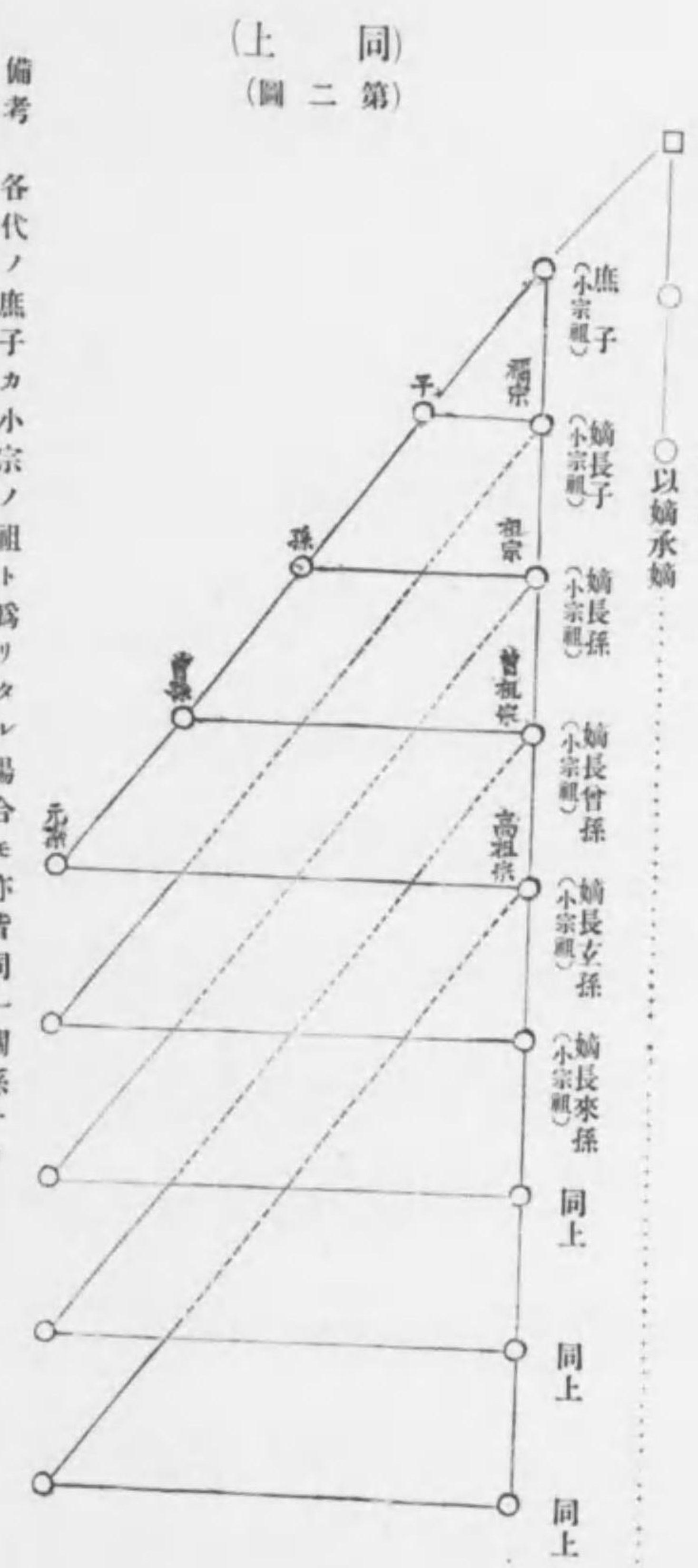
(小宗ノ關係ル者ノ範圍)  
(第一圖)



備考 庶子トアルハ嫡次子以下ヲ指スモノニシテ皆小宗ノ祖ト爲ルモノナリ



大宗  
 嫡長子  
 嫡長孫  
 以嫡承嫡  
 嫡長曾孫  
 嫡長玄孫  
 嫡長來孫  
 同上  
 同上  
 同上



(上 同)  
(圖 二 第)

備考 各代ノ庶子カ小宗ノ祖ト爲リタル場合モ亦皆同一關係ナリ  
 然レトモ五世遷ルト云フハ五世以上ノ祖ヲ廟祀セス從テ五世以上ノ祖ヲ共通ニスルモノト小宗ノ  
 關係ナキコトヲ云フモノニシテ其大宗トノ關係モ亦五世ニシテ斷絶シ又同一小宗ノ中ニ於テモ五  
 世ニ至レハ小宗ノ關係全斷絶スルモノト爲スニアラス大宗トノ關係ハ永久ニ持續サレ又同一小宗  
 ハ世々相承ケ百世ニ傳フヘキモノトス此點ニ付テハ尙後ニ述フル所アルヘシ  
 (三) 五宗

各代ノ大宗ノ庶子ハ皆一小宗ノ祖ト爲ルコト以上述フルカ如シ故ニ客觀的ニ云ヘハ一別子ヨリ出  
 ツル小宗ノ數ハ限ナキモノトス然ルニ從來學者ノ宗法ヲ説ク者ハ皆五宗ナルモノヲ説キ五宗トハ  
 大宗一、小宗四ヲ謂フモノトス大宗ノ唯一ナルコトハ説明ヲ要セスシテ明ナリト雖モ小宗ニ四宗ア  
 ルコトハ宗法ノ明示セサル所ナルヲ以テ詳ニ之ヲ説明スルノ要アリ

白虎通ニ曰ク宗其爲始祖後者此百世之所宗也宗其爲高祖後者五世而遷者也故曰祖遷于上宗易于下  
 宗其爲曾祖後者爲曾祖宗其爲祖後者爲祖宗宗其爲父後者爲父宗父宗以上至高祖皆爲小宗以其轉  
 遷別子大宗也ト父宗以上高祖ニ至ルヲ皆小宗ト爲スト云フヲ以テ見レハ白虎通ノ説ハ高祖宗曾祖  
 宗祖宗父宗ノ四宗ヲ以テ四小宗ト爲スモノタリ而シテ白虎通ノ註解ニハ更ニ詳ニ大宗及四小宗ノ  
 内容ヲ説述シテ曰ク然則別子爲祖別子之嫡子爲大宗別子之庶子皆宗之至別子庶子之子則以別子庶  
 子之長子爲宗所謂繼禰之宗並大宗是爲大宗一小宗一別子庶子之孫則又以別子庶子長子之子爲宗所  
 謂繼祖之宗與從兄弟爲宗者也而別子庶子之衆孫又各以親兄弟之長者爲繼禰之宗是大宗一小宗二別  
 子庶子之曾孫又以其長曾孫爲繼曾祖之宗是與再從兄弟爲宗者而別子庶子之衆曾孫又各以其從兄弟  
 之長者爲祖宗以其親兄弟之長者爲禰宗是大宗一小宗三至別子庶子之元孫又以其長元孫爲宗所謂繼高  
 祖之宗與三從兄弟爲宗者而別子庶子之衆元孫又各以其再從兄弟之長者爲曾祖宗其從兄弟之長者爲祖  
 宗其親兄弟之長者爲禰宗是大宗一小宗四ト之ヲ約言スレハ父宗又ハ禰宗トハ禰ヲ繼クノ小宗即父ヨ  
 リ傳ヘテ子ニ至リ親兄弟ヲ統フルノ宗ニシテ諸弟ハ其嫡長兄ヲ立テ父宗ト爲ス故ニ宗族ニシテ  
 親兄弟ニ止ルトキハ唯父宗アルノミ次ニ祖宗トハ祖ヲ繼クノ小宗即祖ヨリ傳ヘテ孫ニ至リ從兄弟  
 ヲ統フルノ宗ニシテ諸從兄弟ハ祖ノ後ヲ繼ク所ノ嫡長孫ヲ立テ祖宗ト爲ス而シテ諸從兄弟ニハ



各其嗣ヲ繼ク所ノ宗アルヲ以テ宗族ニシテ從兄弟アルニ至ルトキハ即同時ニ祖宗ト稱宗トノ二アルニ至ル次ニ曾祖宗トハ曾祖ヲ繼クノ小宗即曾祖ヨリ傳ヘテ曾孫ニ至リ再從兄弟ヲ統フルノ宗ニシテ諸再從兄弟ハ曾祖ヲ繼ク所ノ嫡長孫ヲ立テ、曾祖宗ト爲ス而シテ諸再從兄弟ハ各其祖ヲ繼ク所ノ宗ト其嗣ヲ繼ク所ノ宗トノ二宗アルヲ以テ宗族ニシテ再從兄弟アルニ至ルトキハ即同時ニ曾祖宗及稱宗ノ三アルニ至ル次ニ高祖宗トハ高祖ヲ繼クノ小宗即高祖ヨリ傳ヘテ元孫ニ至リ三從兄弟ヲ統フルノ宗ニシテ諸三從兄弟ハ高祖ヲ繼ク所ノ嫡長元孫ヲ立テ、高祖宗ト爲ス而シテ諸三從兄弟ハ各其曾祖ヲ繼ク所ノ宗、祖ヲ繼ク所ノ宗、稱宗ヲ繼ク所ノ宗ノ三宗アルヲ以テ宗族ニシテ三從兄弟アルニ至ルトキハ即同時ニ高祖宗、曾祖宗、祖宗及稱宗ノ四アルニ至ル唯白虎通ノ註解ニ於テハ四小宗ハ別子ノ庶子ヲ高祖トシ其元孫ニ至ル四世間ニ付テノミ之ヲ説明スルカ故ニ小宗ハ恰モ別子ノ庶子ノ子孫ニ限ルカ如キ觀アリト雖モ其意決シテ然ラス此説明ハ唯小宗ノ一起源タル別子ノ庶子ニ付キ例證ヲ示シタルニ過キス別子ノ庶子以外又各代ノ大宗ノ庶子カ小宗タルコトヲ否認スルノ意ニアラサルコトハ前ニ一言シタル所ニ依リ明ニシテ從テ各代ノ大宗ノ庶子ヨリ生スル小宗中ニモ亦同シク四小宗ヲ生スルモノトス

即四小宗ノ何タルヤハ自己ヲ庶子ノ地位ニ置キ主觀的ニ觀察セハ能ク其義ヲ明ニスルコトヲ得蓋別子宗法ニ於テハ小宗ハ五世則遷ルノ法ニシテ自己ト四世ノ祖ヲ共通スル者ノ間ニアラサレハ小宗ノ關係ナキカ故ニ自己ト小宗ノ關係アル者ハ必父祖宗曾祖宗又ハ高祖宗ノ四者ノ外ニ出テス換言スレハ自己ノ父ノ嫡長子ハ父祖宗ノ嫡長孫ハ祖宗、曾祖ノ嫡長曾孫ハ曾祖宗、高祖ノ嫡長玄孫ハ高祖宗ニシテ其以外ニハ最早宗法上ノ關係ナシ今四小宗ノ關係ヲ圖示スレハ即左ノ如シ尙前圖ヲ

參照スヘシ

別子宗圖					始別
					子
					爲繼
					宗別
				庶子	大宗
			庶子	庶子	大宗
		庶子	庶子	庶子	大宗
	庶子	庶子	庶子	庶子	大宗
庶子	庶子	庶子	庶子	庶子	大宗
宗之遷則世五					自世

備考

一、圖中ノ別子庶子トハ別子ノ次子以下ヲ云フ則嫡長子ハ別子ノ後ヲ繼承シ次子以下分支シテ小宗ノ祖ト爲ルモノトス大宗ノ庶子ハ皆別子庶子ト同シク小宗ノ祖ト爲ルモノナリ

二、單ニ庶子トアルモノハ是亦嫡長子以外ヲ指スモノニシテ別子庶子ノ後ハ其嫡長子孫之ヲ繼承シ元孫ノ子ニ至レハ小宗ノ關係一變ス次子以下ハ更ニ分支シテ小宗ノ祖ト爲ルモノトス但別子庶子ノ後ハ其元孫ニ至リ別子庶子ノ庶孫ノ後ハ其曾孫ニ至リ別子庶子ノ庶曾孫ノ後ハ其孫ニ至リ別子庶子ノ庶玄孫ノ後ハ其子ニ至



漢土ノ學者ニシテ四小宗ヲ説ク者甚多シト雖モ皆白虎通ノ説ト同シク唯其説明ノ方法ヲ異ニスル  
ニ過キス今參考ノ爲更ニ張一棟宗法考及朱子家禮宗法ニ説ク所ヲ左ニ略説スヘシ  
宗法考ニハ宗法、大宗一、統小宗四、別子爲祖、以嫡承嫡、百代不絶、是爲大宗、大宗之庶子皆爲小宗、小宗有四、  
五代則遷、己身庶也、宗稱宗、己父庶也、宗祖宗、己祖庶也、宗曾祖宗、己曾祖庶也、宗高祖宗、己高祖庶也、則遷而  
惟宗大宗所宗者祭之ト説ケリ是亦四小宗ハ高祖宗、曾祖宗、祖宗及禰宗ノ四宗ヲ指スコト白虎通ノ説  
ト全然同一ニシテ而シテ此説ハ即自己ヲ庶子ノ地位ニ置キ説明シ高祖ヨリ玄孫ニ至ル各代ノ庶子  
ノ其宗ト爲ス所ノモノヲ明示セルナリ而シテ己高祖庶也、則遷而惟宗大宗ト云フハ自己ノ高祖カ庶  
子ナルトキハ小宗ノ關係茲ニ断絶シ唯大宗ヲ宗ト爲スニ至ルモノ、如シト雖モ前ニ述ヘタル宗法  
ヨリ云フトキハ必シモ然ラス高祖庶子ナルモ四宗ノ關係ナキニ至ルモノニアラスシテ唯自己ノ父  
カ高祖宗ト爲セル者ト宗法上ノ關係絶エ新ナル高祖宗ヲ生スルニ過キス而シテ大宗トノ關係ハ何  
世ニ至ルモ依然トシテ永續シ大宗ヨリ見レハ五世以下ノ子孫ト雖モ亦皆大宗ノ統理ニ從フモノト  
ス尙大宗ト小宗ノ關係ニ付テハ後ニ説ク所ヲ參照スヘシ  
次ニ家禮宗法ニハ有五世則遷之宗ノ註ニ於テ、大宗則一、小宗有四、有繼禰之小宗、則同父兄弟宗之、有繼  
祖之小宗、則同堂兄弟宗之、有繼曾祖之小宗、則再從兄弟宗之、有繼高祖之小宗、則三從兄弟宗之、至於四從  
則親屬盡絶、所謂五世則遷也ト説ケリ是又前二説ト同シク高祖宗、曾祖宗、祖宗、禰宗ヲ以テ四小宗ト爲  
スモノニシテ白虎通ノ説明ト全然其趣旨ヲ同クス

### 第三 大宗小宗ノ發生

以上述フルカ如ク、大宗小宗ハ相對スルノ語ニシテ而シテ小宗ハ大宗ノ支派ナルヲ以テ小宗ハ大宗  
ナクシテ存スルコトナク又大宗ハ小宗ナクシテ存スルコトナキヲ本則ト爲サ、ルヘカラス然ルニ  
禮大傳ニ、有小宗而無大宗者、有大宗而無小宗者、有無宗亦莫之宗者、公子是也ト言フニ、微スレハ大宗ナ  
クシテ小宗ノミ存シ又小宗ナクシテ大宗ノミ存ルスコトアルヲ知ルヘシ蓋は一變例タルニ外ナラ  
ス然レトモ此變例ハ如何ナル場合ニ生スルモノナルヤ此點ニ付テハ種々ノ説アリト雖モ率大同小  
異ナルカ如シ

魏ノ王肅ハ曰ク、君無嫡弟、以庶昆弟爲小宗者、爲有小宗而無大宗、大宗一子、無小宗者、爲有大宗而無小宗  
也(杜氏)ト即王氏ハ君諸侯ニ大宗ノ始祖タルヘキ嫡弟ナク獨庶昆弟(子)ノミアリテ之ヲ小宗ト爲シ  
タル場合ハ小宗アリテ大宗ナキモノト爲シ大宗既ニ存スルモ唯一子ノミアリテ小宗ノ祖タルヘキ  
庶子ナキ場合ハ大宗アリテ小宗ナキモノト爲ス

又晉ノ賀循ハ、凡諸侯之嫡子、繼代爲君、君之群弟、不敬宗君、君命其母弟爲宗、諸弟宗之爲大宗(杜氏)ト説ク  
是君ノ同母弟カ特ニ君命ニ依テ大宗ト爲リ諸弟ハ別ニ宗ヲ立テスシテ其君ノ同母弟ノ大宗ト爲リ  
タル者ヲ宗トスル場合ニ關スルモノニシテ而シテ白虎通ノ註解ニハ此説ヲ引キ、案此則有大宗而無  
小宗者也ト説クヲ以テ見レハ賀循ノ説明スル所ハ即獨大宗アリテ小宗ナキ場合ヲ指シタルモノト  
見ルヘシ又賀循ハ更ニ、若無母弟、則命庶弟之長者爲宗、諸弟宗之、亦如母弟ト説ク是君ノ庶弟(子)ノ長  
者カ特ニ君命ニ依リ其同母弟ニ準シテ宗ヲ立テタル場合ヲ説明スルモノニシテ而シテ白虎通ノ註  
解ニハ之ヲ引キ、案此則有小宗而無大宗者也ト説クヲ以テ見レハ是即獨小宗アリテ大宗ナキ場合ヲ



指シタルモノト見ルヘシ即賀循ノ説モ要スルニ王肅ノ説ト大同小異ナルモノトス  
又禮記精華ノ註解ニハ大傳ノ有無宗亦莫之宗者ノ語ヲ解シテ若公子止一人無他公子可爲宗是無宗  
也則亦無他公子宗也是爲有無宗亦莫之宗也ト説ク是大小宗ハ諸侯ノ次子以下即別子ノ爲ニ設ケタ  
ル制ナルヲ以テ公子唯一人ニシテ別子ナキトキハ宗ナク又之ヲ宗トスル者モナキコトヲ説明スル  
モノニシテ禮經ノ意モ亦蓋之ニ外ナラサルヘシ

第四 宗法ノ效果

宗法ノ目的トスル所ハ一方ニ於テ同宗族ハ各其宗ヲ敬ヒ其祖ヲ尊ヒ以テ宗族ヲ統理シ其和親ヲ保  
タシメントシ他方ニ於テ其宗ヲ永遠ニ傳ヘンカ爲ニ繼嗣ノ方法ヲ定メ殊ニ大宗ヲ絶タサラシメン  
トスルニ在リ從テ宗法ノ效果ハ左ノ三點ニ於テ現ハル

(一) 宗族ノ統理

禮大傳ニ曰ク親親故尊祖尊祖故敬宗敬宗故收族ト是宗法ノ目的ヲ示スノ語ニシテ收族トハ即同宗  
族ヲ統理スルノ謂ナリ而シテ宗族統理ノ方法トシテ三ノ要件ヲ擧ク曰ク親親ハ其一ナリ即宗族ノ  
和親ヲ圖ルヲ云フ尊祖ハ其二ナリ即祖先ヲ尊崇シ其祭祀ヲ營ムヲ云フ敬宗ハ其三ナリ即族人ノ隸  
屬スル宗ヲ尊敬スルノ謂ナリ蓋一族ノ統理ハ族人ノ和親ニ依ラサルヘカラス而シテ一族ノ和親ハ  
其共同祖先タル祖ヲ尊ヒ一族ノ尊者タル宗ヲ敬フニ依テ維持セラルヘキコト論ヲ待タサル所ナレ  
ハナリ

大宗小宗ヲ立ツルハ即此敬宗收族ノ目的ヲ達スルノ方法ニシテ各族人ハ小宗ニ從ヒ之ヲ統率シ而  
シテ各小宗ハ大宗ヲシテ之ヲ統率セシメントスルナリ白虎通ニ曰ク大宗能率小宗小宗能率群弟通

其有無所以紀理族人者ト詳言スレハ親兄弟ハ其嫡長子ヲ尊崇シテ稱宗トシ之ニ隸屬シ從兄弟再從  
兄弟三從兄弟ハ又其各嫡長ヲ尊崇シテ祖宗曾祖宗及高祖宗トシ順次之ニ隸屬シ而シテ又各小宗ハ  
相率ヒテ皆其本宗タル大宗ニ隸屬シ以テ共同祖先ヨリ出テタル宗族全體ノ和親統理ノ方法ヲ確定  
セントスルナリ

(二) 宗統ノ繼嗣

大宗小宗ノ區別ニ依リ宗族ノ和親及統理ヲ圖ルニハ其宗統ヲ永遠ニ傳ヘ祖先ノ祭祀ヲ絶タサラン  
コトヲ要ス即宗統ノ承繼ハ亦宗法ノ大眼目ナリトス而シテ既ニ述ヘタルカ如ク各宗ハ嫡長主義ニ  
依リ嫡長子之ヲ承ク庶子ハ又新ニ小宗ヲ開クモノトシ以テ宗統ヲ明ニスルコトヲ勉ムルト共ニ大  
宗ハ小宗ニ比シ其立後ノ方法ニ於テ一層ノ重ヲ加ヘタリ  
蓋既ニ述ヘタルカ如ク大宗ハ所謂尊之統也ニシテ宗族全體ノ統理者ナルヲ以テ小宗ニ比シ尊重ス  
可キモノタルヤ論ヲ待タス而シテ大宗ニシテ絶ユルトキハ一族ノ統理者ナキニ至ルヲ以テ一族統  
理ノ目的上大宗ハ決シテ絶ツヘキモノニアラサルナリ反之小宗ハ絶ユルモ大宗ニシテ存スルトキ  
ハ一族ノ統理ニ妨ナシ是禮ニ大宗不可以絶トアル所以ニシテ之ヨリシテ大宗ノ繼嗣ハ小宗ニ比シ  
一層重ヲ加フヘキモノトシ後世ノ學者ハ小宗可絶大宗不可絶也ト論ス是即大宗ハ一族ノ總統者ナ  
ルヲ以テ如何ナル場合ニ於テモ之ヲ絶ツコトヲ得ス故ニ若大宗ニシテ後ナキトキハ小宗ノ嫡長ハ  
小宗ヲ廢スルモ出テ、大宗ヲ繼カサルヘカラス反之小宗ニシテ後ナキトキハ小宗ノ嫡長ハ  
要セスト爲スモノタリ後世一般士庶人ノ繼嗣ニ於テモ長房ノ繼嗣ハ次房ノ繼嗣ニ比シ常ニ之ヲ重  
視スルハ又別子宗法ノ小宗可絶大宗不可絶也ノ主義ニ基クモノタリ



別子宗法ニ於テ大宗カ小宗ヲ統理シ且大小宗間ニ繼嗣ノ關係ヲ生スルハ如何ナル範圍ニ及フヤ換言スレハ大小宗ノ關係ハ幾世ノ子孫ニ及フヤ將タ其範圍ニ制限ナク何時迄モ此關係ヲ持續スヘキモノト爲スカ是聊疑ナキ能ハスト雖モ大宗ノ永遠無窮ニ傳ハルカ如ク小宗モ亦永遠無窮ニ傳ハリ以テ大宗ニ隸屬シ且其關係ヲ永遠ニ持續セシムルヲ以テ別子宗法ノ主義ニ適フモノト解スヘシ大宗ハ百世不遷ノ宗ニシテ小宗ハ五世則遷ノ宗ナリ故ニ小宗ハ高祖ヨリ玄孫ニ至ル四世間ノ關係ニ止ルモノナルコト既ニ述ヘタル所ナリ然レトモ小宗ノ五世則遷ノ語ハ大宗ノ百世不遷ニ對スルモノニシテ大宗ハ百世ニ互リテ其大宗ノ廟祀ヲ絶タサルニ反シ小宗ハ五世以上ノ祖ヲ廟祀セサルコトヲ云フニ外ナラス例ヘハ小宗ニ於テハ大宗ノ庶子ヨリ五世ノ孫ニ至レハ其高祖ノ父タル大宗ノ庶子ヲ祭ラス又大宗ノ庶子ヨリ六世以下ノ孫ニ至レハ其高祖ノ父以上ノ祖ヲ祭ラサルカ如シ然レトモ其大宗トノ關係ハ之カ爲ニ斷絶スルモノニアラス換言スレハ既ニ述ヘタルカ如ク大宗ノ庶子ヨリ五世ノ孫即玄孫ノ子ニ至レハ小宗ノ關係一變シ大宗ノ庶子ハ其高祖ノ父ニシテ五世ノ祖ナルヲ以テ之ヲ祭ラス從テ其庶子ヲ共同始祖トスル者トハ宗統上ノ關係斷絶シ宗統ノ關係ハ庶子ノ子ヲ以テ共同始祖ト爲ス者ノ間ニ限定サル、ニ至ルモ而モ五世以下ノ孫ナルモ常ニ其高祖宗タル三從兄弟ノ長者ヲ以テ小宗ト爲シ而シテ各小宗ハ皆相率ヒテ大宗ニ隸屬スルノ關係ハ幾十世ヲ經ルモ依然トシテ毫モ變スル所ナキナリ是白虎通ノ註解及張沈ノ說ヲ參照スレハ明ナリ

白虎通ノ註解ニハ、人備五宗者、須至別子庶子之元孫至別子庶子之衆來孫、自各以其三從兄弟之長者、爲高祖之宗、則不宗別子庶子之長來孫、所謂祖遷于上、宗易于下是也ト説ク是小宗ノ關係ハ別子ノ庶子ノ

元孫ニ至テ止ムニアラス唯從來ノ五宗ノ關係ハ茲ニ一變シテ新ナル五宗ノ關係ヲ生スルニ過キク即其衆來孫即元孫ノ子孫(附推曰、元孫之子、爲衆來孫、注曰、有往來之親、大宗行義補註)ニ至レハ別子ノ庶子ノ來孫ヲ宗トセスシテ三從兄弟ノ長者ヲ高祖宗トシテ之ニ隸屬スルモノタルコトヲ示スモノタリ

又張沈ハ、周禮本俗之道、族墳墓、聯兄弟、無所不用其極、然經言百世、而沒其共葬之文、聖人非不欲之、蓋亦難爲之制爾、假令以一生二爲法、自二而下倍而教之、究于十世、爲子孫者、千二十有四人、繼禰之宗、將居其半、唯大宗當祭于廟、餘皆室祭無所君子之所隱也(大學衍義補、家範之禮)ト説ク是小宗ハ無窮ニ傳ハリ子孫ノ増加ト共ニ其數漸ク増加スルモノタルコトヲ説示スルモノニシテ亦以テ小宗ハ決シテ大宗ノ庶子ノ元孫ニ止ラサルコトヲ知ルヘシ

要之小宗ノ關係ハ永遠ニ互リテ斷絶スルコトナク以テ大宗ニ隸屬スルモノニシテ唯小宗ハ高祖ヨリ玄孫ニ至ル四世間ノ關係換言スレハ三從兄弟ノ關係ニ限ルヲ以テ其結果トシテ小宗相互ノ關係ハ五世以下一世ヲ下ル毎ニ一度變更スルニ過キス蓋元來大宗小宗ノ制ヲ定ムル所以ノモノハ一族ノ統理及繼嗣ヲ圖ルニ在ルヲ以テ幾十世ヲ經ルモ大宗小宗ノ關係ハ依然トシテ變更スルコトナク即大宗ハ百世不遷ノ宗トシテ永遠無窮ニ互リ其始祖タル太祖ヲ祭リ同宗族ノ始源ヲ明ニシ其支族タル小宗ヲ統理シ而シテ小宗モ亦永遠無窮ニ互リ四宗ノ團體ヲ形成シ其族人ヲ統理シテ以テ大宗ニ隸屬シ大宗小宗共ニ之ヲ永遠ニ傳フルコトヲ得テ始テ一族統理ノ目的ヲ達スルヲ得ヘキナリ

以上説述セル所ハ大宗小宗ノ宗統上ノ關係ナリ而シテ茲ニ附説スルヲ要スルモノハ大宗ト其始祖タル別子ノ本宗即諸侯ノ宗トノ關係是ナリ

支那ノ祭祀制ニ於テハ諸侯ハ天子ヲ祭ルヲ得ス太夫ハ諸侯ヲ祭ルヲ得サルヲ法トス是其宗ヲ明ニ



スルノ目的ニ出ツルモノニシテ又禮ノ最尊重スル所ナリ而シテ別子ハ諸侯ノ嫡長ニアラサルヲ以テ諸侯ヲ宗トシテ之ヲ祭ルヲ得ス是別子ノ爲ニ特ニ別子宗法ナルモノヲ生シ別子ヲ始祖ト爲ス所ノ一族ノ統理及繼嗣ノ法ヲ定メタル所以ナリ故ニ別子ハ諸侯タル君ノ同母弟ナルヲ以テ其子孫ハ廣義ニ於テハ素ヨリ諸侯ト同宗タルモノナリト雖モ元來別子宗法ハ別子ニ限ラレタル宗法ナルヲ以テ諸侯ノ宗族トハ何等ノ關係ナク換言スレハ大宗小宗ノ諸侯ノ本宗ニ對スル關係ハ廣義ノ宗法上ノ關係ナルモ別子宗法上ハ何等ノ關係ヲ生セサルモノトス

第五 別子宗法ノ沿革

支那ノ禮經中別子宗法ノ起源ヲ説クモノナシト雖モ明ノ丘濬カ大學衍義補家鄉禮(參考書第二編第 六卷禮禮第四節)中ニ於テ禮經別子法是乃三代封建諸侯之制而爲諸侯庶子設也ト説クヨリ見レハ別子宗法ハ既ニ三代ノ定制ナリシヲ知ルヘク而シテ周代ニ於テ宗法ノ完備シタリシコトハ明ニ禮經ノ示ス所ナリ果シテ然ラハ別子宗法ノ起源ハ既ニ遠遠ナル古代ニ存スルモノト爲サ、ル可ラス而シテ別子宗法ハ聊太夫ノ宗統承繼ニ關シ天子諸侯ノ宗廟祭祀ノ禮制ニ對シ特別ナル法制ヲ爲スモノナルヲ以テ唐虞ノ代ニ於テハ唯天子諸侯以下ノ宗廟祭祀法アルニ過キサリシカ三代ニ及ヒテ封建制ノ確立ト共ニ新ニ別子宗法ヲ制定スルニ至リシモノナルヘシ

別子宗法ノ起源ハ前述セルカ如シ而シテ其當初ニ在テハ獨諸侯ノ別子ノ宗法タルニ止リシコト勿論ナリ然ルニ時代ノ降下ト共ニ諸侯ノ別子ニアラサルモ庶人ノ功德アル者ハ之ヲ聊太夫ト爲スヲ得ルニ迫ヒテ別子宗法ハ實ニ別子ニシテ聊太夫タルモノニ限ラス別子ニアラサル聊太夫ニモ亦之ヲ適用スルニ至レリ唯斯ノ如ク別子宗法カ一般聊太夫ノ宗法タルニ至リシハ何レノ時代ナルヤハ

之ヲ詳ニスルヲ得スト雖モ漢代以後ノ學者カ周代禮經ノ宗法ヲ祖述スルニ當リ別子ト別子ニ非サル者トヲ分チ共ニ大宗ノ祖ト爲ルヲ得タリシコトヲ説ケルニ徵スレハ周代ニ於テハ既ニ庶人ト雖モ崛起シテ聊太夫ト爲リ別子宗法ニ從ヒ其宗ヲ立テタルモノナルコトヲ推知スルニ足ル例ヘハ漢ノ鄭元カ禮王制太夫三廟一昭一穆與太祖之廟而三ノ語中ノ太祖ヲ解シテ太祖別子始爵者也雖非別子始爵者亦然ト説ケルカ如キ又ハ東晉ノ賀循カ古者諸侯之別子及起是邦爲太夫者皆有百代祀之謂之太祖太祖之代則爲大宗宗本統故也其支子旁親非太祖之統謂之小宗小宗之道五代則遷ト説ケルカ如キ皆周代ニ於テハ別子ニ非サル者モ大夫ト爲リ以テ大宗ノ始祖ト爲リタルコトヲ示セルナリ

秦ノ時代ニ至リ封建ノ制ヲ廢シ新ニ郡縣ノ制ヲ立テ諸侯及其支族ヲ下シテ悉ク庶民ト爲シタルヲ以テ別子宗法モ亦其適用ヲ失ヒ自廢法ニ歸シタルモノ、如シ蓋漢興リ尋テ儒學ノ復興ト共ニ班固鄭元等カ大ニ周ノ禮制ヲ祖述シ別子宗法ヲ論シタル如キハ實ニ其廢法ノ復活ヲ計リタルニ外ナラサレハナリ

漢ハ秦ノ孤立藩ナク自覆滅ヲ招キタルノ跡ニ鑑ミ一方ニ於テハ秦ノ遺制タル郡縣制ヲ維持シ他方ニ於テハ其宗族ヲ要地ニ封シテ宗室ノ藩屏ト爲スト共ニ異姓諸侯ノ國ヲシテ郡ノ統轄ニ歸シ以テ其國ヲ傳ヘシメタリ即漢朝ハ其建國ノ初ニ於テ封建制ト郡國制トヲ併用シ且儒學ノ復興ト共ニ學者ハ皆周制ノ復興ヲ主張シタル結果別子宗法モ亦復活シタルモノ、如シ而シテ封建制ハ漢代以後漸次類廢ニ傾キタリト雖モ隋唐天下ヲ一統シ全部郡縣ノ制度ヲ確定スルニ至リシマテハ依然トシテ其遺制ヲ存シ又唐代以後宋元ハ論ナク明清ノ朝ニ及ヒテモ尙朝廷ノ宗族内外ノ大官及地方ノ豪族ハ朝廷ノ藩屏トシテ之ヲ諸侯ニ擬シ世職世祿ヲ與ヘタルハ一ニ封建ノ遺型タルニ外ナラス如斯隋



唐ノ統一以前ハ論ナク其以後ニ於テモ封建制ハ尙其遺型ヲ存留シタリト雖モ然モ別子宗法ハ必シモ各代ヲ通シテ行ハレタルモノニ非ス而シテ別子宗法ハ果シテ何レノ時代マテ行ハレタルヤハ之ヲ詳ニスルヲ得ス惟フニ宋代ニ至リ張載程頤朱熹陳祥道陳淳等ノ碩學大儒カ盛ニ宗法ノ復活制定ヲ論シタルニ微スレハ隋唐二朝カ各天下ヲ一統シテ封建制ヲ打破シ郡縣ノ制ヲ確立シ中央集權ノ政治ヲ始ムルト同時ニ別子宗法ハ殆ト廢滅ニ歸シタルモノナルヘシ

今宋代ノ學者ノ宗法ニ關スル所說ヲ揭ケ以テ宋代既ニ宗法ノ廢滅ニ歸シタルノ證ト爲スヘシ程頤曰ク宗子無法則朝廷無世臣立宗非朝廷之所禁但患人自不能行之(大學衍義補)ト是實ニ當代宗法ノ廢滅ニ歸シタルヲ慨シタルノ言ナリトス

又張載カ宗法無法則朝廷無世臣且如公卿一日崛起于貧賤之中以至公相宗法不立既死遂族散其家不傳宗法若立人々各知來處朝廷大有所益蓋公卿各保其家忠義豈有不立忠義既立朝廷之本豈有不固今雖得富貴者止能爲三四年之計造宅一區及其所有既死則衆子分裂未幾蕩盡則家不存如此則家且不能保安能保國家(同上)ト說キ又陳淳カ神不歆非類民不祀非族古人繼嗣大宗無子則以族人之子續之取其一氣脈相爲感通可以嗣續無間此亦至正大公之舉而聖人所不諱也後世理義不明人家以無嗣爲諱不肯顯立同宗之子多是潛養異姓之兒陽若有繼陰已絕矣(同上)ト說ケルハ共ニ程頤ノ說ト其意ヲ同シクス而シテ此等ノ說アル所以ノモノハ當代既ニ宗法ノ廢滅ニ歸シタルニ因ルモノナルコト論ヲ待タサルナリ

降テ明代ニ及ヒ丘濬ハ三代ノ別子宗法ハ當代ニ適用スヘカラサルヲ以テ別子宗法ニ準シテ新ニ當代ニ適應スヘキ宗法ヲ制定スルノ必要ナルコトヲ痛論セリ其說ニ曰ク禮經別子法是乃三代封建諸

侯之制而爲諸侯庶子設也與今人家不相合今以人家始遷及初有封爵仕官起家者爲始祖以準古之別子又以其繼世之長子準古之繼別者世々相繼爲大宗統族人主始祖立春之祭及墓祭其以次遞分爲繼高祖繼曾祖繼祖繼禰小宗ト又曰ク欲行宗子之法必自世冑始今世文臣無世襲法惟勳戚及武臣世々相承以有爵祿此法斷然可行若夫見任文臣及仕官人家之子孫與夫鄉里稱爲大族鉅姓自謂爲士大夫者朝廷宜立定制俾其家各爲譜系孰爲始遷於此者孰爲始有封爵者推其正適一人以爲大宗又就其中分別某與某同高祖推其一人最長者爲繼高祖小宗某與某同曾祖推其一人爲繼曾祖小宗某與某同祖某與某同禰各推最長者一人以爲小宗其分折疎遠者雖不能合于一處然其所以聚會於一處繼列于譜牒者則燦然而明白也若夫軍官襲替故事明具宗支圖亦俾其明白開具如五宗之法若其正支絕嗣而以旁支入繼者既襲之後即將其名繫於所後正支之下以承大宗而以其次第承所生父母以爲小宗如此雖不能盡如三代之制亦禮廢羊存之意(同上)ト是當代ノ世襲武臣世襲ニ非サル文臣及文臣武臣ニ非サル大族鉅姓ノ爲ノニ古ノ別子宗法ニ準シテ新ニ宗法ヲ制定スルノ必要ト之ヲ實施スルノ方法トヲ切論シタルモノニシテ宋代以後明代ニ及ヒテ宗法全廢滅ニ歸シタルコト論ナキ所ナリ

朱子家禮ノ註記中ニ丘濬ノ說ニ基キタル大宗小宗圖ヲ掲記ス是丘濬ノ說ヲ明ニスルノミナラス別子宗法ノ本禮ヲ示スニ足ルモノナルヲ以テ參考ノ爲メ茲ニ附記ス

曾祖	祖	禰	生所	統親兄弟主	至玄孫	則五遷世
至傳	至傳	至傳	子爲繼禰小宗	統從兄弟主	至曾孫	則五遷世
曾孫爲繼曾祖小宗	孫爲繼祖小宗	孫爲繼祖小宗	統從兄弟主	至其孫	則五遷世	
曾祖	祖	禰	統從兄弟主	至其孫	則五遷世	



高祖	至傳	玄孫爲繼高祖小宗	統三從兄弟主	至其子	五世
始祖	始遷及初爲封	長子繼之	高祖庶祭	則遷	
將者爲始祖	子孫	爲大宗	統族人主	百世	不遷
	世々		始祖庶祭		

清朝ニ及ヒテハ五禮通考續禮通考其他ノ禮制ニ關スル諸書中ニ於テ古昔ノ別子宗法ヲ祖述シタルモノアリト雖モ新ニ宗法ヲ制定スヘキコトヲ論シタル學者之ナキカ如シ

要之宋代以後禮經ノ別子宗法ヲ祖述シ又ハ之ニ準シテ當代ノ宗法ヲ制定スルノ必要ヲ論シタルノ學者甚多シト雖モ是皆宗法ノ廢滅ヲ慨シ古制ノ復興又ハ新制ノ制定ヲ論シタルニ止リ宋代以後ニ於テハ學者ノ所說實際ニ行ハレ宗法ノ制定アリシヲ見ス由是觀之別子宗法ハ少クトモ隋唐以後ハ全然廢法ニ歸シタルモノト言フヲ得ヘシ然レトモ前述セルカ如ク唐代以後現代ニ及ヒテモ尙封建制ノ遺型ハ世傳世祿ノ形體ヲ以テ保存セラル、ヲ以テ別子宗法廢滅ニ歸シタル後ト雖モ宗法ノ遺意ハ依然トシテ社會上下ノ人心ヲ支配シタルコト掩フヘカラサルノ事實ニシテ是現代ニ及ヒテモ學者律例ノ宗法制ヲ論スルニ當リ宗法承繼ハ古昔ノ大宗小宗ノ法ニ準據スヘキモノナルコトヲ論シ(清律戶律立嫡子違法ノ條ノ釋註等參照)又民間ニ於テモ或ハ大宗小宗ノ名ヲ用ヒ又ハ之ニ代フルニ長房次房等ノ名ヲ用ヒ以テ族類統理ノ策ヲ立テ又其繼嗣ノ關係ニ於テモ長房ノ繼嗣ニ重ヲ措キ或ハ已ニ述ヘタルカ如ク祠堂ニ附スルニ大宗小宗ノ名ヲ以テスルカ如キコトアルニ徴シテ明ナル所ナリ

### 第二節 財產承繼

#### 第一款 總說

#### 第一項 財產承繼ノ沿革

支那法ハ古來財產ニ關シ家產主義ヲ採リ財產ハ一切家ニ屬スルモノトシ家族各自ノ財產ヲ認メス家族ハ家祖在世中ハ勿論其死後ト雖モ一家ヲ別立セサル間ハ私產ヲ有スルコト能ハス其取得シタル財產ハ悉ク家ニ屬シ其專用ヲ許サス而シテ家產ハ家祖在世中ハ其所有ニ屬シ其死後ニ於テ承繼人ニ歸スルモ若二人以上ノ承繼人アルトキハ其合有ニ歸シ之ヲ分割セサル間ハ尊長ニ於テ之ヲ管理シ尊長カ惡意ヲ以テ之ヲ危殆ノ地ニ置クニアラサレハ他ノ承繼人ハ之ニ對シ異議ヲ唱フル能ハサルハ勿論尊長ノ許諾ナクシテ家產ヲ擅用シ或ハ別ニ私產ヲ有スルコトヲ得ス禮曲禮ニ父母在不得有私財ト云ヒ禮內則ニ子婦無私貨無私畜不敢私假不敢私與トアルハ此觀念ヲ示シタルモノニシテ家產制度ノ淵源亦久シト謂フヘシ唐代ニ至テハ之ヲ律ニ掲ケ諸祖父母父母在而子孫別籍異財者徒三年ト爲シ直系尊屬在世中ニ於テハ別籍ハ勿論異財ヲモ之ヲ禁シ明清律ニモ襲ヒテ之ヲ掲ケタリ然ルニ後世社會ノ進步ニ伴ヒ人事ノ漸ク複雜ニ赴クヤ財產ニ關シ此規定ヲ勵行スルコト能ハサルヲ以テ明清律ハ其註脚ニ須祖父母父母親告乃坐ト記シ之ヲ以テ直系尊屬ノ親告罪ト爲シ其附例ニ於テ祖父母父母在者子孫不許分財異居其父母許令分析者聽ト規定シ別籍ハ許可セサルモ單ニ財產ヲ分異シ住居ヲ別移スルハ直系尊屬カ明示又ハ暗默ニ認諾スルトキニ限り之ヲ許可スルコト爲セリ然レトモ是專祖父母父母在世中ノ規定ニシテ其死後ニ於テ兄弟又ハ叔姪ハ其家ヲ分割セサル間ハ尙各自ノ私產ヲ所有スルコトヲ得ルヤ否ヤニ付テハ律例上ニ禁止ノ明文ヲ見スト雖モ田園等ノ不動產ニ關シテ律例ハ尙家長ヲ以テ附籍納課ノ義務者ト爲シタルヲ見レハ此等ノ財產ハ家族



ノ私有ヲ許サ、ルモノト爲スヲ至當トス

臺灣ニ於テモ財產ハ家産主義ニ則トリ各自勤勞ニ因テ獲得シタル財產モ之ヲ家産トシ父祖兄長ノ管理處分ニ委スルヲ以テ一般ニ美風ト爲スト雖モ實際ハ各人獨立自營ニ汲々トシテ財產ヲ私有スルコト比々然ラサルハナシ即家産ノ外ニ家族ノ特有財產ヲ認メタルハ疑ヲ容レサル所ニシテ現ニ家族ニシテ田園厝屋ノ業主タル者少ラス時ニ又祖父母父母カ其在世中ニ家産ヲ以テ諸子ニ分割スルコトアリ又婦女ノ如キハ父祖又ハ夫ヨリ財產ノ贈與ヲ受ケ或ハ自己ノ勤儉貯蓄シタル財產ヲ私産トシテ所有スルモノアリ即實際ニ於テハ法制ノ規定ニ反シ家族ノ私産ハ益發達セントスルノ傾向アリ此ニ於テ臺灣ニハ現時家ニ屬スル財產即家産ト家族ニ專屬スル財產即私産ト兩種ノ財產アルニ至レリ

家産承繼ノ方法ハ古來直系主義男系主義ニシテ家産ハ其家祖ノ男子孫ニ依テ承繼スヘク男子孫ナキ場合ニ始テ妻又ハ女子孫ヲシテ承繼セシムト雖モ家祖ノ旁系親族ハ如何ナル場合ニモ之ヲ承繼スルコトヲ得ス而シテ家祖ノ子二人以上アルトキハ均分主義ヲ採リ宗祧承繼又ハ我國ノ家督相續ノ如クニ嫡長主義ニアラス私擅用財律ニハ同居尊長(直系尊長)應分家財不均平者罪亦如之ト規定シ祖父母ノ死後ニ其家産ヲ分割スルトキハ諸子均等ナルヘキヲ明ニシ且其附例ニ於テ分析家財田産不問妻妾婢生止以子數均分姦生之子依子量與半分ト規定シ(參照第二編第六章相續第九條)姦生子以外ハ均分スヘキコトヲ示ス

臺灣ニ於テモ家産ハ均分主義ニ基キ諸子ハ嫡子庶子養子タルニ論ナク同等ノ承繼權アルモノトシ唯其間ニ父祖ノ意見又ハ承繼人間ノ協議ニ依リ多少ノ等差ヲ附スルコトアルノミ

家族ノ私産ハ本來法律ノ認メタル所ニアラサルヲ以テ其承繼法ニ關シ律例ニハ何等ノ規定ヲ設ケス臺灣ニ於テハ既ニ一房ヲ立テタル者ノ財產ハ亦其男子孫ノ間ニ均分スヘク全家産承繼法ニ同シ其房ヲ立テサルモノ特ニ婦女ノ私産ハ其本人ノ意思ニ依テ之ヲ處分スルコトヲ得其意思ヲ表示セシテ死シタルトキハ子アルトキハ子ニ均分シ子ナキトキハ或ハ夫ニ歸シ或ハ兄弟ニ歸スル等一定セル慣習ナシ

本節ニハ主トシテ家産承繼ニ付テ説述シ最後ニ私産ノ承繼ヲ附説スヘシ

## 第二項 家産及私産

### 第一 家産

(一) 家産ノ意義 支那法ニ於テ家ニ屬スル財產ヲ指稱スルニ家産家財田産又ハ財產ナル語ヲ用ヒ臺灣ニ於テハ家貨家産又ハ物業等ノ語ヲ用フ此中財產又ハ物業ノ語ハ家ニ屬セサル財產ニモ亦之ヲ適用スルコトヲ得又家貨或ハ家財田産ノ語ハ果シテ動産不動産ノ全部ヲ包含スルヤ明ナラス唯家産ノ語ハ家ニ屬スル財產ヲ指スニ最適切ナルヲ以テ本報告書ハ此用語ニ從フ又臺灣ニハ公業ト稱シ同宗關係アル二以上ノ家ニ共屬スル財產アリ一ノ家産タルニハ相違ナキモ普通ノ家産ト少シク其性質ヲ異ニスルヲ以テ本報告書ニハ別ニ公業ノ一目ヲ立テテ之ヲ區別セリ以下家産ト稱スルハ專普通ノ家産ヲ指シ公業ヲ含マス

(二) 家産ノ性質 家産ノ性質如何ハ其權利主體ノ如何ニ關聯スル問題ナルカ故ニ之ヲ説クニハ先其權利主體ノ何ナルカヲ論定スルノ要アリ前條ニ於テ家産ハ一家ニ屬スル財產ナリト解シタルモ



支那法ニ於テハ未家ヲ以テ獨立ノ人格アルモノト爲サス從テ家産ハ一家ヲ組織スル人員ノ一人又ハ數人ニ屬スル財産ナリト爲サ、ルヘカラス此ニ於テ或ハ之ヲ以テ家族全體ノ共有又ハ合有ニ屬スルモノト爲シ或ハ一家ノ創設者タル家祖ニ專屬スルモノト爲シ或ハ家祖在世中ハ家祖ニ專屬シ其死後ハ承繼人ニ歸屬スルモノト爲ス此等ノ諸説各相當ノ證據ヲ有スト雖モ最後ノ説ハ律令ノ精神及臺灣ノ慣習ニ照シテ最妥當ト認ムヘキモノナルヲ以テ本報告書ニハ此見解ヲ取り左ニ家産ノ性質ヲ説述スヘシ尙其他ノ見解ニ關シテハ後ニ之カ批判ヲ試ミルヘシ

家産ハ家祖在世中ト死亡後トニ依リ又其死亡後ハ承繼人ノ一名ナルト二名以上ナルトニ依リ其權利主體ヲ異ニス從テ家産ノ性質モ亦場合ニ依テ相同シカラス左ノ如シ

(イ)家祖在世ノ場合 家祖在世中ハ家産ハ家祖ヲ以テ其權利主體トス換言スレハ家祖ハ家産ニ對シ完全ナル所有權ヲ有シ任意ニ家産ヲ管理シ使用シ收益シ及處分スルコトヲ得反之家産承繼人及其他ノ家族ハ家産ニ對シテ何等ノ權利ヲ有セス其結果トシテ

(一)家祖カ如何ニ家産ニ屬スル財物ヲ處分スルモ家族ハ異議ヲ唱フルコト能ハス反之家族ハ家祖ノ許諾ヲ受クルニアラサレハ家産ニ屬スル財物ヲ使用シ又ハ費消スルコトヲ得ス戸律戸役、卑幼私擅用財ニ曰ク同居卑幼不由尊長私擅用本家財物者云々ト即同居ノ卑幼カ尊長ノ許諾ヲ得シテ私ニ家産ニ屬スル財物ヲ費用スルトキハ處罰ヲ受ケサルヘカラス同律ノ註解ニハ其理由ヲ説キテ卑幼與尊長同居共財其財總攝於子尊長而卑幼不得自專也ト云ヘリ然レトモ卑幼カ尊長ト財產ヲ共同ニスルハ家祖ノ死後承繼人二名以上アル場合ニ生スルモノニシテ家祖ノ在世中又ハ其死後ト雖モ承繼人カ唯一名ナル場合ニハ之ヲ生スルコトナシ蓋家祖ノ在世中ハ家財ハ家祖ニ專屬シ承繼人ト

雖モ家産ニ對シテ何等ノ權利ナク之ヲ共財ト言フヘカラスレハナリ況ヤ承繼人以外ノ妻妾女子孫ヲヤ又同律ノ輯註ニハ不曰盜財而曰擅用蓋本家財物卑幼亦所應有者但責其不請命於尊長耳ト説ク然レトモ律ニ所謂卑幼ハ必シモ他日財產ヲ取得スルノ權利ヲ有スル者ノミニアラズ男子孫ノ妻妾及女子孫ト雖モ亦此卑幼ノ内ニ包含ス要スルニ律ハ唯同居ノ卑幼ト云フノミナレハ同居ノ一要件アレハ足ル必シモ其共財又ハ應有財物ナルト否トニ拘泥スヘカラス註解及輯註カ此等ノ條件ヲ加ヘタルハ安斷タルヲ免レス

(二)家産ヲ處分スルニハ家祖ノ名義ヲ用ヒ承繼人又ハ其他家族ノ連署ヲ要セス

(三)家祖カ其家産ヲ承繼人ニ分與スル場合ニハ任意ニ(其死後ニ於テハ遺言ヲ以テ)各承繼人ノ得額ヲ定ムルコトヲ得戸律戸役私擅用律ニ掲ケタル家産不均分ノ禁條ハ家祖ノ死後ニ於テ尊長カ家産ヲ分割スル場合ニ適用スヘキ規定ニシテ父祖ノ如キ直系尊屬ニ適用スヘカラス元來此禁條ハ律ニ掲ケタル所ニシテ條例ニ於テ定メタルモノニアラス而シテ律ハ絕對ニ父母祖父母在世中ノ異財ヲ禁シ條例ニ於テ始テ之ヲ許シタリ故ニ此禁條ハ專父母祖父母ノ死後ニ於ケル分割ニ著眼シタルモノナルヲ知ルヘシ假ニ一步ヲ讓リ若父祖ノ如キ尊屬ニモ適用スヘシト爲スモ子孫ハ之ヲ告爭スルノ權ナク子孫カ父母祖父母ヲ訴告スルハ干名犯義律ニ於テ固ク之ヲ禁シタリ

(四)家祖カ犯罪ノ爲ニ其財產ヲ籍沒セラル、場合ニハ累ヲ家産ニ及ホスコトナシ

其他ノ家族カ財產籍沒ニ處セラル、場合ニハ累ヲ家産ニ及ホスコトナシ

(五)家祖ノ死後其承繼人カ一名ナル場合 家祖ノ死後承繼人カ唯一名ナル場合ニハ家産ハ該承繼人ヲ以テ其權利主體ト爲ス換言スレハ該承繼人ハ家産ニ對シテ完全ナル所有權ヲ有シ任意ニ之カ



管理用益處分ヲ爲スコトヲ得其結果ハ家祖カ家産ニ對スル場合ト異ルコトナシ  
 (ハ)家祖ノ死後其承繼人カ二名以上ナル場合 家祖ノ死後其承繼人カ二名以上アル場合例ヘハ兄弟或ハ叔姪カ承繼人トシテ並存スル場合ニハ家産ハ承繼人ノ合同體ヲ以テ其權利主體ト爲ス換言スレハ各承繼人ハ合同シテ家産ノ所有權ヲ有シ其内ノ尊長之ヲ代攝ス此共同所有權ハ羅馬法及之ヲ承受シタル我國法ノ共有權ト少シク其性質ヲ異ニシ恰モ獨逸法ノ(Gesamthand)ノ共有關係ニ類似ス今假ニ之ヲ合有權ト稱スヘシ其結果トシ

(一)家産ハ尊長之ヲ管理シ用益シ他ノ承繼人及其他ノ家族ハ尊長ノ許諾ヲ經スシテ擅ニ之ヲ費用スルコトヲ得ス此點ハ家祖在世中ノ場合ト異ルコトナシ然レトモ尊長ハ專擅自家用家産ヲ濫費シ爲ニ他ノ承繼人ノ應得分ヲ侵害スルコトヲ得ス若如斯行爲アルトキハ他ノ承繼人ハ同族ニ謀リ或ハ官ニ訴ヘテ救済ノ途ヲ講スルヲ得ヘシ刑律訴訟干名犯義ニハ卑幼ノ尊長ヲ訴告スルヲ禁スルモ其第二節ニハ其告長謀反大逆謀叛窩藏姦細及嫡母慈母所生母殺其父若所養父母殺其所生父母及被期親以下尊長侵奪財產或毆傷其身<sup>實</sup>應自理訴者<sup>並聽卑幼</sup>告不在干名犯義之限ト規定シ期親以下ノ尊長即諸伯叔父及兄長カ卑幼ノ身體ヲ毀傷シ或ハ財產ヲ侵害シタル場合ニ卑幼ヲシテ之ヲ訴告スルコトヲ聽許セリ家祖ハ任意ニ其財產ヲ處分シ何等ノ制限ヲ受クルコトナキニ反シ家祖ニアラサル尊長カ家財ニ對スル權利ニ如此制限ヲ附スルハ畢竟家祖ハ家産ノ所有者ニシテ家祖ニアラサル尊長ハ單ニ其代攝機關タルニ過キササルニ因ル臺灣ニ於テハ尊長カ重要ナル家産ヲ處分スル場合ニハ他ノ承繼人ノ合意ヲ經ヘキモノト爲シ從テ田園家屋ノ典賣ニハ其契字ニ他ノ承繼人ノ連署スルモノ少デス

(二)各承繼人ハ其尊長タルト卑幼タルトニ論ナク家産ニ對シ一份ノ權ヲ有ス今假ニ之ヲ房份ト稱スヘシ然レトモ其份率ハ實際家産分割ノ際ニ至ラサレハ確定セス(後款家産承繼人ノ部參照)且之ヲ他人ニ處分シ又ハ他ノ承繼人ニ歸就スルコトヲ得ス從テ共有財產ニ於ケル持分トハ其性質ヲ異ニス

(三)家産ヲ處分スルニハ家祖ノ名義ヲ用ヒ或ハ承繼人全員ノ名義ニ依ルヘク尊長一人ノ名義ヲ以テスヘカラス家祖ノ名義ヲ用フルハ唯各承繼人ノ名ヲ列舉スルノ類ヲ避クルカ爲ニシテ猶神明會祖公會等ノ共有財產又ハ公業ヲ處分スルニ神佛祖先ノ名又ハ其公號ヲ用フルカ如ク畢竟便宜ニ依ルモノタルニ過キス

(四)家産ハ何時ニテモ承繼人間ノ協議ニ依リ之ヲ分割スルコトヲ得其得額ハ律例ノ規定ニ照シテ均平ナルヲ要ス若被承繼人ノ遺言又ハ承繼人間ノ協議アルトキハ之ニ依ルコトヲ得ヘシト雖モ單ニ尊長ノ意思ノミヲ以テ安ニ多少ノ差等ヲ設クルコトヲ得ス卑幼私擅用財律ニハ若同居尊長應分家財不均平者罪亦如之ト規定シ其輯註ニハ擅用不均亦猶侵財也親屬告發不在免罪之限ト説ク被承繼人カ家産ヲ承繼人ニ分割スルニ當テハ任意ニ其分得額ヲ定ムルコトヲ得ルモ承繼人ノ一人タル尊長ニ此權ナキハ亦尊長ハ家産ノ所有主ニアラスシテ之ヲ代攝スル機關タルニ因ル

(五)承繼人ノ一人カ財產籍沒ニ處セラルトキハ其尊長タルト卑幼タルトヲ論セス唯其一份ノミヲ沒收セラル名例律給沒贖物ノ附例ニハ緣事獲罪應行查抄貨產而兄弟未經分產者將所有產業查明按其兄弟人數分股計算如家產值銀十萬兄弟五人每股應得二萬祇將本犯名下應得一股入官其餘兄弟名下應得者概行給予(乾隆四十九年上諭五十二年)ト規定セリ  
 要スルニ家産ハ家祖在世中ハ家祖ノ所有ニ屬シ家祖ノ死後ニハ承繼人ニ屬シ承繼人二名以上アル



トキハ其合有二屬スル財産ナリトス

此ノ見解ニ對シテハ既ニ述ヘタルカ如ク二三ノ異說アリ左ニ之ヲ掲ケテ批評ヲ試ミルヘシ  
第一說ハ家産ヲ以テ家長及家族(按ニ家族ト云フハ家長以外ノ家口)ノ共有財産ナリト爲スモノニシテ其說ニ曰ク支那法ニ於テ一家ノ財産ハ家族ノ共有ニ屬スルモノト認ムルコトハ律例ノ規定ニ依リ之ヲ推知スルコトヲ得蓋律例ニ於テハ一家ノ子孫カ家産ヲ分配スルヲ稱シテ或ハ分財ト云ヒ或ハ分異財産ト云ヒ或ハ分析家財田産ト云フ而シテ分財分異及分析等ノ語ハ元來共有ニ屬スル財産ヲ分割スルノ義ヲ示スモノニシテ所謂相續ノ義ニ非ス換言セバ財産權ノ移轉ヲ示スノ語ニアラス即支那法ニ於テハ家産ハ一家ノ尊長及卑幼ノ共有ニ屬スルモノトスルノ主義ナルヲ知ルヘシ尙此點ニ付テ戸律戸役卑幼私擅用財律ノ註解ニハ卑幼與尊長同居共財其財總攝于尊長而卑幼不得自尊也ト説キ又「卑幼引他人盜己家財物者加擅用罪二等自己盜用止科私擅之罪蓋家財亦卑幼有分之物也ト説キ又同條ノ輯註ニ於テ家政統于尊長家財即係公物ト説ク而シテ此說明中ニ於テ卑幼與尊長同居共財ト言ヒ家財亦卑幼有分之物也ト言ヒ更ニ家財亦係公物ト言ヘルモノハ皆明ニ家産ハ一家ノ尊長及卑幼ノ共有ニ屬スルコトヲ示スモノトス又刑律賊盜親屬相盜律ノ註解ニモ同居謂一家共產者也同居共產之卑幼原係應有財物之人ト説キ一家ノ財産ハ同居者ノ共產即共有ナルコトヲ示ス由是觀之支那法ニ於テハ家産ハ一家ノ尊長及卑幼ノ共有ニ屬スルモノニシテ尊長又ハ卑幼一人ノ專有ニ屬スルモノニアラスト爲スノ主義ヲ探レルコト疑ナキ所ナリ唯茲ニ注意スヘキハ家産ハ共有ナリト言フハ一家ノ共同財産ナリト言フノ義ニシテ必シモ現在ニ生存セル家族ノミノ共有ナリト云フノ意ニアラサルコト是ナリ例之現在三人ノ兄弟アルモ家産ハ此三人ノミノ共有ニアラスシテ他日更ニ一

人若クハ數人ノ弟出生シタルトキハ其後生ノ弟モ亦家産ノ共有者タルコトヲ得ルモノトス故ニ共有ト言フモ現在ノ家族ノ持分一定スルノ意ニアラスシテ唯家族ハ家産ニ對シ不定ノ持分ヲ有スルノ意ナリト知ルヘシ從テ家族ノ家産ニ對スル持分ハ現實ニ家産ヲ分配シタル場合ニ於テ始テ確定ナルモノトス又家族カ其家産ノ上ニ有スル持分ハ其現實ナル分配ヲ爲ス迄ハ不定ニシテ且此持分ハ家族タル身分ニ伴フモノナルカ故ニ分配前ニ自由ニ之ヲ處分スルヲ得ス

如斯家産ハ家族ノ共産ナルノミナラス其家産ヲ分配シタル場合ニモ外觀上ハ該財産ハ分レテ各分得者ノ專有ニ歸スルカ如クナレトモ實ハ然ラスシテ尙家産ノ分配ニ依リ唯從來一團ノ家産タリシモノカ分レテ數團ノ新ナル家産ヲ生スルニ外ナラス從テ分割サレタル家産ハ依然タル家産ニシテ其財産ハ分得者ノ家ニ屬シ其家ノ家族ノ共有ニ屬スルモノトス即支那法ニ於テハ家産ノ分配アルモ決シテ各人ノ專有財産ヲ生スルモノニアラス唯一家ノ家産カ分レテ數家ノ家産ト爲ルニ過キス尙支那ノ法制ニ於テハ家産ノ分配ヲ受クルノ權利アル者ハ其家産ノ屬スル家ノ家族ニ限り他家ノ家族ハ如何ナル場合ニモ分配ニ與ルコトヲ得ス是亦家産ノ家産タル本質ニ基ツク結果ニシテ家産カ一家ノ共産即共有タルニ職由スルモノタリ

此說ハ正確ナル論斷ト云フヲ得ス蓋家産ヲ以テ家長及家族ノ共有ト爲ストキハ此等ノ者ハ家産ニ對シテ皆一份ノ權利ヲ有セサルヘカラス而シテ家族ハ必シモ男子孫タルニ限ラス他日家産ヲ分割スルニ當リ毫モ其分配ニ與ラサル妻妾女子孫ノ如キモノアリ例ハ一家カ夫ト妻トヨリ成レル場合或ハ兄ト妹トヨリ成レル場合或ハ實子ト女婿ト同籍セル場合或ハ父ト子トヨリ成レル場合ノ如キハ妻タリ妹タリ女婿タリ子タル者ハ其夫兄實子或ハ父ト共ニ家産ニ對シ一份ノ權利ヲ有スト云フヘ



カラサルヲ以テナリ前掲律例ノ註釋ニ、卑幼與尊長同居共財ト云ヒ、其財總攝于尊長ト云ヒ、同居共産之卑幼原係應有財物之人ト云ヒ、家財即係公物ト云フハ伯叔父ト姪、兄長ト弟幼トノ如キ家産承繼權ヲ有スル旁系親カ家祖ノ死後ニ同居セル場合ヲ指シタルモノニシテ支那ニ於テハ同族同棲ヲ美風トシ從テ如斯場合多キヲ以テ律例ノ註解及輯註ハ此點ニ著眼シテ立言シタルニ過キス故ニ此等ノ語ノ内ニハ夫ト妻、兄ト妹、實子ト女婿父ト子トノ竝存スル場合ヲ含マサルノミナラス私擅用財律及親屬相盜律ニハ共ニ同居卑幼ノ語アルノミニシテ共財ノ語ナシ故ニ既ニ論シタルカ如ク同居ノ卑幼ナル以上ハ其共財ト異財トヲ問ハス又他日其家産ニ付テ承繼權アルト否トヲ論セス其擅ニ家財ヲ費用シタルトキ或ハ各居ノ親族又ハ他人ヲ引ヒテ家財ヲ盜ミタルトキハ皆此律ニ照シテ處斷スヘキモノニシテ註解及輯註カ之ヲ共財ニ限リタルハ安斷タルヲ免レス從テ此等ノ註解ニ根據ヲ置キテ家産ノ主體ヲ論スルハ其斷定正確ナルヲ得ス

今一步ヲ讓リ家産ヲ以テ家長及家族ノ共有ト爲サス單ニ家長及家産承繼人ノ共有ト爲スモ亦正シト云フコトヲ得ス蓋一家祖カ家長タル場合ハ既ニ述ヘタルカ如ク家産ハ家長ニ專屬シ承繼人ハ家産ニ對シテ何等ノ權利ナシ故ニ其共有ト云フヘカラス又一家祖ノ死後ニ承繼人中ノ尊長カ家長タル場合ニハ稍當レルカ如シト雖モ尙尊長及他ノ承繼人ニハ共有權ニ必要ナル持分ヲ有セス且持分ハ其份率確定シ又自由ニ之ヲ處分スルヲ得ヘキヲ本則トスルニ家産ニ對スル房份ハ其份率確定セサルノミナラス又之ヲ處分スルコトヲ得ス故ニ亦之ヲ共有ト云フヘカラス

第二說ハ家産ヲ以テ家族ノ共有財產ナリト爲スモノニシテ其說ニ曰ク家産ナルモノハ家族ノ共同團體ニ屬スルモノニシテ之カ管理處分ノ權ハ一家ノ尊長ニ於テ之ヲ總攝シ卑幼ハ其家産ニ對シ各

自獨立シタル共有權ヲ有スルコトナク尊長ノ許可アルニアラサレハ擅ニ之ヲ私用スルコトヲ得ス換言スレハ家産ハ家族各自ノ共有ニ屬スルニアラスシテ家族全體ノ團體ニ屬シ尊長ハ其團體ノ代表者トシテ專管理處分ノ權ヲ有スルモノトス從テ其管理者死亡シ家産ノ分割ヲ生スルトキハ家族ノ各自ハ此ニ始テ其分割サレタル家産ニ對シ自己固有ノ權利ヲ有スルニ至リ通常ノ共有財產ノ分割ニ於ケルカ如ク分割前共有者ノ各自ノ持分カ實在スルモノト同シカラス即支那法ニ於ケル家産ノ分割ハ認定的效力アルモノニアラスシテ創設的效力アルモノトス故ニ家産ノ分割ハ名ハ分割ニ過キスト雖モ實ハ尙權利ノ取得アルモノニシテ之ヲ承繼ト云フコトヲ妨ケサルト共ニ亦尊長ハ即被承繼人ニシテ家産ノ分割ヲ受ケタル者ハ即承繼人ト爲ルモノトス殊ニ近世ニ至テハ數世同棲ノ美風ハ廢類シ世ヲ易フル毎ニ家産ノ分割ヲ生スルニ至リ實際ニ於テハ宛然タル遺產相續ノ實アルモノトス

此說モ亦正確ナル論斷ニアラス蓋此說ニ依レハ第一說ニ對スル非難ト同シク家族タル者ノ中ニハ妻妾女子孫等ノ如キ家産ノ分配ニ與ルコトヲ得サル者ヲ包含スルニ付說明シ難キノミナラス家祖カ尊長タルトキト家祖ノ死後承繼人二名以上アリ其内ノ一名カ尊長タルトキトニ依リ尊長カ家産ニ對スル權力ニ差、異アル原因ヲ説明スルコト能ハサレハナリ(一)家祖カ尊長タルトキ或ハ其死後承繼人唯一名アルトキハ家祖又ハ承繼人ハ任意ニ家産ヲ處分スルコトヲ得レトモ若家祖ノ死後二名以上ノ承繼人アリテ其内ノ一名カ尊長タル場合ニハ如斯強大ノ權利ヲ有セス安ニ之ヲ典賣シテ他ノ承繼人ノ應得份ヲ害スルトキハ他ノ承繼人ニ於テ之ヲ爭フノ權アリ領臺以前ニ於テ家産分割ノ爭議ハ多ク尊長カ家産ヲ浪費シタル場合ニ起レリ(二)家祖カ其生前ニ於テ若クハ其死後遺言ヲ以テ



家産ヲ承繼人ニ分與スルニハ任意ニ承繼人ノ得額ヲ指定スルコトヲ得ヘク或場合ニハ承繼人ノ一人ヲ除斥スルコトヲ得ヘシト雖モ其死後ニ於テ承繼人二名以上アリテ其内ノ一人カ尊長タル場合ニハ承繼人ノ協議ニ依ルノ外ハ家産均分ノ規定ニ從ハサルヘカラス(三)尊長カ犯罪ノ爲ニ財産ヲ籍沒セラレ、場合ニ家祖カ尊長タルトキ又ハ其死後承繼人カ一名アリテ尊長タルトキハ其全家産ヲ沒收スヘシト雖モ承繼人二名以上アリテ其一名カ尊長タル場合ニハ他日家産分割ノ時ニ尊長カ分得スヘキ一份ノミヲ沒收ス(四)尙臺灣ニハ現時家産ノ外ニ家族ノ私産ヲ認ム然ルニ家祖カ尊長タルトキ又ハ其死後承繼人一名アリテ尊長タルトキニハ別ニ尊長ノ私産ナルモノナキモ反之承繼人二名以上アリテ其内ノ一人尊長タルトキハ屢家産ノ外ニ尊長ニ屬スル私産ヲ生スルコトアリ若家産カ家族ノ合有ニ屬シ尊長ハ單ニ其代攝機關ニ過キサレモノナラハ其尊長カ家祖ナルト承繼人タルトニ依リ又承繼人カ一名ナルト二名以上アルトニ依リ尊長ノ家産ニ對スル權力ニ如斯差異アルヘカラサルナリ要スルニ以上ノ四點ハ到底家族合有說ヲ以テ説明スヘカラス即家産ヲ以テ家祖ニ屬シ其死後ハ承繼人ニ歸スルモノト爲スノ外ナシ

第三說ハ家産ハ家祖ニ屬スル財産ナリト爲スモノニシテ其說ニ曰ク家産ハ家祖在世中ハ勿論其死後ト雖モ承繼人間ニ分割セラレサル間ハ依然家祖ノ所有ニ屬ス從テ家祖ハ任意ニ其財産ヲ處分スルコトヲ得ヘシト雖モ其死後ニ於テハ尊長ハ單ニ家祖ニ代テ之ヲ管理スル者タルニ過キサレカ故ニ之ヲ處分スルニハ家祖ノ名義ヲ用ヒ且他ノ承繼人ノ合意ヲ經サルヘカラス唯家祖ノ死後尙家産ヲ以テ之ニ屬スルモノト爲ストキハ死者ノ人格ヲ認ムルコト、爲リ近世ノ法理ニ合致セスト雖モ特ニ相續財産ノミナラス家産分割ノ際抽出シタル父祖ノ祭祀業又ハ絶嗣者ノ財産モ亦死者ヲ以テ

其業主名義ト爲シ特ニ臺灣ニ於テハ家産分割ニ際シ早亡者ニ家産ノ一部ヲ分與シ他日養子ヲ爲シテ其後ヲ立ツヘキコトヲ定ムルカ如キ或ハ親族故舊ノ後ナキ者ノ爲ニ祀業ヲ立ツルカ如キハ死者モ亦家産ヲ承繼シ或ハ財産ノ贈與ヲ受クヘキ資格ヲ認メラレタルモノニシテ要スルニ死者ノ人格ヲ認ムルハ支那法ニ於ケル一ノ特質ト見ルヘキモノナリ

此說モ亦正確ナル論斷ニアラス死者ヲ以テ財産ノ所有者ト爲スハ確ニ臺灣人士一般ノ唱道スル所ナルモ唯古來ノ禮教ニ胚胎スル一ノ觀念タルニ過キスシテ之ヲ以テ法律上ニ認メラレタル一制度ナリト速斷スヘカラス若法律カ果シテ死者ノ人格ヲ認ムルモノトセハ(一)戸絶財産ハ之ヲ充公スヘカラス然ルニ卑幼私擅用財律ノ附例ニハ之ニ反スル規定アリ(二)死者ノ遺言ナキニ其財産ヲ其子孫ニ分割スヘカラス然ルニ別籍異財律ニハ祖父母母ノ死後ニ於テハ遺言ナキモ家産ヲ分割スルコトヲ聽許セリ(三)死者ノ子孫カ財産籍沒ニ處セラル、場合ニ死者ニ屬スル家産ノ全部又ハ一部ヲ沒收スヘカラス然ルニ給沒贖物律ニハ亦之ニ反スル規定アリ此三點ハ明ニ法律カ死者ノ人格ヲ認メサル結果ニシテ第三說ハ到底成立スルヲ得ス唯臺灣ニ於テ死者ノ名義ヲ以テ田園家屋ヲ所有シ或ハ之ヲ典賣スル慣習アルモ法律ノ上ヨリ見レハ神明會祖公會ノ如キ共有財産ニ一々共有者ノ名義ヲ舉ケスシテ神佛又ハ祖公ノ名ヲ用ヒ又ハ寺廟ノ如キ財團ニ屬スル財産ニ神佛ノ名ヲ用フルト同様ニ一ノ便宜ノ處置タルニ過キス從テ相續財産及公業ヲ處分スルニハ必シモ其家祖ノ名義ヲ用ヒルノ要ナク承繼人一同ノ名義ヲ以テスルモ亦有效ナルヘク又絶嗣者ノ家産及後嗣ナキ早亡者ニ分割シタル家産ノ一部ハ一ノ財團トシテ存立シ親族又ハ管財人ニ於テ管理シ他日承繼人ノ定マリタルトキ財團タル性質ヲ喪失シテ承繼人ニ歸スヘシ其親族故舊ノ後嗣ナキ者ノ爲ニ設定シタル祀業



然レトモ唯茲ニ一言附記シ置クヘキコトハ臺灣人一般ノ觀念ニ根據ヲ置キテ之ヲ論スルトキハ第三說ハ臺灣ノ實際ニ於ケル家産ノ承繼ヲ解説スルニ其便利ナルノ點ナリ即(一)家祖ノ死亡後ニ承繼人ノ一人カ他家ニ入りタルトキハ家産ノ一份ヲ取得スルノ權ヲ喪失ス若家祖死亡ノ時ニ於テ家産承繼權カ直ニ承繼人ニ移ルモノトセハ該承繼人ハ嗣後他家ニ入ルモ尙家産分得ノ權利ナカルヘカラス(二)曾テ他家ニ入りタル子孫カ家祖ノ死後家産ヲ分割スル以前ニ其家ニ復歸シタルトキハ家産ノ一份ヲ取得スルノ權利ヲ回復ス若家祖死亡ノ時ニ於テ家産承繼權カ其家ニ在ル承繼人ニ移ルモノトセハ其當時他家ニ在リタル子孫ハ復歸スルモ家産ニ對スル一份ノ權利ヲ得ヘキ理ナシ(三)家祖カ既ニ子孫アルニ其死後ニ於テ更ニ養子ヲ爲スコトアリ例ヘハ家祖ノ子カ皆前妻ノ出ニ屬シ繼妻ニ子ナキトキ又ハ悉ク妾出ニシテ正妻ニ子ナキ場合ニ養子ヲ爲スガ如シ此等ノ場合ニモ家産ノ承繼權利者カ家祖死亡ノ時ニ於テ直ニ確定スルモノトセハ其後ニ爲シタル養子ハ最早家産ニ對シテ何等ノ權利ヲ有セサルノ理ナリ然ルニ實際ノ事例ハ皆之ニ反シ養子ノ如キモ尙其一份ノ分配ヲ受クルヲ事實トス是畢竟スルニ家祖ハ其死後モ尙家産ノ所有者ナリト爲ス觀念ヨリ生シタル結果ニ外ナラスト云ヒ得ヘキニ似タリ故ニ臺灣ニ於ケル家産承繼ノ真相ヲ識ラントセハ法律上ニ於テハ死者ノ人格ヲ認メサルニ拘ラス這般ノ觀念ヲ度外ニ付スコトヲ得サルナリ

### 第二 公業

公業トハ同宗族ノ合有ニ屬スル財産ニシテ其種類性質ハ既ニ本報告書第一編下三九三頁以下ニ於テ説述シタル所ナルヲ以テ再説セス

### 第三 私産

一家内ニ於テ家産又ハ公業ニ屬セサル財産ハ茲ニ之ヲ總稱シテ私産ト爲ス皆家族カ自己ノ名義ニテ取得セル財産ニシテ其管理用益及處分ノ權ハ該家族ニ專屬ス唯妻妾ハ夫權ニ服シ卑幼ハ尊長ニ服スヘキ義務アルヲ以テ之ヲ處分スルニハ夫又ハ尊長ノ同意ヲ求ムヘキノミ此内ニハ家産分割ノ際ニ抽出シタル養贍、裝奩、婚費、長孫額アリ此等ハ後款家産分割ノ條下ニ詳説スヘシ

### 第三項 家産承繼ノ性質

支那法及臺灣ノ慣習ニ於ケル家産承繼ノ性質ハ既ニ前二項ニ説述シタル所ナルヲ以テ本項ニ於テハ唯其主要ナル性質ヲ摘舉シ以テ他ノ承繼法ト比照シ其異同ヲ説示スヘシ

財産承繼ノ性質ハ之ヲ其目的、主體及承繼開始ノ時期ヨリ觀察スレハ左ノ如シ(一)其目的ハ家産ナリ臺灣ニハ家産ノ外ニ私産ヲ認ムルト雖モ其承繼法ハ家産ト異ル後ニ至テ説述スヘシ(二)其主體即承繼人ハ被承繼人ノ男系子孫ナリ若承繼人二名以上アルトキハ均等ニ之ヲ承繼ス(三)其承繼開始ノ時期ハ被承繼人ノ死亡シタル時ナルヲ本則トス然レトモ臺灣ニ於テハ後ニ述フルカ如ク被承繼人ノ生前ニ於テ其財産ヲ諸子ニ分割スルコトアリ此場合ニハ其分割ノ時ヲ以テ承繼ヲ開始スヘシ上記ノ性質ヲ以テ宗祧承繼、家長權承繼、我國ノ家督相續及遺產相續ニ比較スルトキハ其差異左ノ如シ

(一)家産承繼ト宗祧承繼 一ハ其目的カ財産ナルモ他ハ宗祧ナリ一ハ承繼人カ二人以上タル場合アルモ他ハ必一人ナリ一ハ其承繼開始ノ時期カ時ニ被承繼人ノ生前ニ於テスルコトアルモ他ハ必



被承繼人ノ死亡ノ時ニ在リ是財產承繼ト宗統承繼トノ相異ル要點ナリ

(二) 家産承繼ト家長權承繼 一ハ其目的カ財產ナルモ他ハ家長タル地位ニ在リ一ハ承繼人二人以上タル場合アルモ他ハ必一人ナリ而シテ一ハ承繼人ハ必被承繼人ノ直系卑屬タルニ限ルモ他ハ其家ノ尊長タリ是其兩者ノ相異ル要點ナリ

(三) 家産承繼ト我國ノ家督相續 一ハ其目的カ財產ナルモ他ハ一家ノ支配權ニシテ財產ハ之ニ附從スルモノタリ兩ナカラ承繼人ハ被承繼人ノ直系卑屬タルヲ本則ト爲スモ一ハ必シモ一人ナル要セス他ハ必一人ナリ即一ハ諸子均等主義ニシテ他ハ嫡長優先主義ナリトス兩ナカラ被承繼人ノ死後ニ其承繼ヲ開始スルヲ本則ト爲スモ此外一ハ被承繼人ノ任意ニテ開始シ他ハ其隱居或ハ入夫婚姻ニ因テ開始スルコトアリ是兩者ノ相異ル要點ナリトス

(四) 家産承繼ト遺產相續 其目的カ財產タルト其主體カ必シモ一人タラサルトキハ兩者恰モ同一ナル外觀ヲ呈スト雖モ一ハ家産タリ他ハ家族ノ私産タル點ニ於テ相異リ我國法ニ於ケル遺產相續ハ戸主以外ノ家族ノ私産ニ對シテ行ハル、モノニシテ家産即戸主ノ所有ニ屬スル財產ヲ承繼スルハ家督相續ノ法ニ依ラサルヘカラス是兩者ノ相異ル要點タリトス尙遺產相續ト臺灣ニ於ケル私産承繼トノ異同ハ後ニ説述スヘシ

### 第二款 家産承繼ノ開始

#### 第一 開始ノ時期

家産承繼ノ開始ハ果シテ如何ナル時期ニ在ルヘキカハ家産ノ主體如何ノ問題ト關聯スルモノニシ

テ家産ヲ家族ノ共有又ハ合有ニ屬スルモノト爲ストキハ其承繼ハ家産カ現ニ承繼人間ニ分割セラレタル時ニ生スヘク從テ家産死亡スルモ分割アラサル間ハ尙承繼ヲ開始セスト云フコトヲ得ヘシ蓋家産ハ死亡スルモ其家族ハ依然存在スルヲ以テ其内ノ尊長ハ家産ニ代テ財產ヲ管理スヘキヲ以テナリ又家産ヲ家産ノ所有ニ屬スルモノト爲ストキモ亦同一ノ結論ニ到著スヘシ蓋家産ハ其死後モ尙家産ノ所有者ニシテ承繼人ハ未其財產ニ對シテ所有權ヲ取得セサレハナリ然レトモ本報告書ハ既ニ述ヘタル如ク此等ノ主義ヲ採ラス家産ヲ以テ家産ニ屬スル財產ニシテ其死後ハ承繼人ニ歸シ承繼人二名以上アルトキハ其合有ニ歸スヘキモノト爲スノ主義ヲ採ルヲ以テ家産ハ其承繼人ノ一名ナルト二名ナルトヲ問ハス又之ヲ分割スルトセサルトヲ論セス一ニ被承繼人ノ死亡ノ時ヲ以テ承繼ヲ開始スルコト、爲ルヘシ然レトモ臺灣ニハ時ニ被承繼人ノ生前ニ於テ家産ヲ諸子ニ分割スルモノアルヲ以テ此場合ノミハ分割ノ時ニ於テ開始スルモノト見ルヘシ

#### 第二 開始ノ場處

財產承繼ノ開始地ヲ定ムルハ宗統承繼ノ場合ニ於ケルト同シク亦專裁判管轄ニ關スル問題ニ外ナラス此點ニ付テハ律例ニ何等ノ規定ナシ然レトモ承繼スヘキ財產ハ被承繼人ノ住所地(原籍或ハ寄籍)ニ存在スルヲ普通ノ狀態ト爲スカ故ニ先被承繼人ノ原籍地ニ於テ開始シ若原籍地ニ財產ナク却テ寄籍地ニ財產アル場合ニハ寄籍地ヲ以テ財產承繼ノ開始地ト爲スヘシ其双方ノ地ニ財產アル場合ハ双方共ニ開始ノ地ト爲スノ外ナシ

### 第三款 家産承繼人



第一 總說

支那法ニ於ケル家産承繼人ハ常ニ被承繼人ノ直系卑屬親ニシテ同列親尊屬親ハ勿論卑屬親ト雖モ其旁系ニ屬スル者ハ承繼權ヲ有セス妊若クハ姪孫ハ被承繼人ノ養子孫ト爲リテ始テ承繼權ヲ有ス而シテ同位ノ承繼人二人以上アルトキハ家産ハ共同ニ之ヲ承繼スヘク宗祧又ハ封爵ノ如ク嫡長子一人ニテ承繼スルモノニアラス律例ノ規定ニ據レハ家産ハ被承繼人ノ實男子ニ均分スヘク其之ナキ場合ニハ過繼子ヲ爲シテ之ヲ傳フヘク過繼子亦無キ場合ハ始テ女子ヲシテ承繼セシム宗祧ヲ承繼セサル養子或ハ養老ノ爲ニセル招婿モ亦家産ヲ承繼スルコトヲ得ヘシト雖モ實男子及過繼子ノ如ク當然此權ヲ有スルコトナク被承繼人其死後ニ於テハ其家ノ尊長ノ意思ニ依リ幾分ヲ酌給セラ

ル、ニ過キス  
臺灣ノ慣習モ亦大體ニ於テ律例ノ規定ニ準スト雖モ宗祧ノ制紊亂シタル結果トシテ養子ニ宗祧ヲ承繼スル者ト否トノ別ナク且實男子アル者ニシテ養子ヲ爲シ養子アル者カ更ニ第二ノ養子ヲ爲スコト行ハレ此等ノ養男子ハ皆實男子ト同一ノ承繼權ヲ有ス其招婿ニ至テハ全承繼權ナキヲ本則ト爲スト雖モ亦最初ノ婚約ニ依リ其財產ノ一份ヲ取得シ或ハ招家ノ尊長ノ任意ニ依リ幾分ノ財產ヲ贈與セラル、コトアルヲ妨ケス本款ニ於テハ家産承繼人ヲ實男子、養男子、婦女及招婿ノ四種ニ區別シ其承繼順位及得份ヲ説述スヘシ

第二 實男子

(一) 律例ノ規定 實男子ハ嫡子、庶子、婢生子及姦生子ヲ論セス父ノ家産ニ對シ皆承繼權ヲ有ス故ニ實男子カ唯一人ナルトキハ家産ノ全額ヲ取得スヘシト雖モ若二人以上アルトキハ共同ニ之ヲ承繼

ス姦生子ハ宗祧或ハ封爵ヲ承繼スルコトヲ得スト雖モ家産ヲ承繼スルハ妨ナシ然レトモ其得份ハ嫡子庶子ニ比シ其半額タリトス(參考書第二編第九(六)章相續第九節)

(二) 臺灣ノ慣習 臺灣ノ但該ニ於テ嫡全庶半ト稱シ嫡子ハ一份庶子ハ其半份ヲ取得スヘシト爲スモ實際ニ於テ如斯分割ヲ爲シタルモノナシ庶子婢生子ハ嫡子ト同等ノ承繼權ヲ有シ家産ハ子數ニ應シテ均分スヘキモノトス但父祖ノ意見ニ依リ或ハ承繼人間ノ協議ニ依リ嫡長子ニ多額ノ分配ヲ爲シ或ハ功勞アル者ニ功勞額ト稱シテ分配額以外ニ多少ノ増額ヲ爲シ或ハ庶子婢生子姦生子ニ少額ヲ給スルコトアリ(參考書第二編第六章相續第一二四第二二四第二五)

第三 養男子

(一) 律例ノ規定 支那法ニ於テハ養男ハ過繼子ナルト否トニ因リ家産ニ對スル承繼權ニ差異アリ左ノ如シ

(イ) 法定過繼子 律例ノ規定ニ據レハ嫡子庶子ナキ者ハ過繼子ヲ爲シテ宗祧ヲ承繼セシム此場合ニ家産ハ過繼子之ヲ承繼スト雖モ被承繼人ニ姦生子アルトキ或ハ過繼後ニ實男子ノ出生シタルトキハ家産ハ之ト均分スヘキモノトス(參考書第二編第六章相續第九及第四章親子第三)

(ロ) 過繼子以外ノ養男子 義男又ハ棄兒ハ正當ニ家産承繼ノ權ヲ有セスト雖モ被承繼人ノ任意ニ依リ家産ノ幾分ヲ酌給セララル、コトヲ得若其養親ト終生相依倚スルトキハ養親ノ死後ニ於テ必財產ヲ酌給セララルヘキモノトス(參考書第二編第六章相續第一〇及第四章親子第五)如斯義男及養棄兒ハ其家財ノ分給ヲ受タルコトアリト雖モ當然ニ承繼人タル權利アルニアラス養親ニ喜悅セラレ或ハ依倚セララル、ノ結果一ニ恩惠的ノ給與ヲ受タルニ外ナラス故ニ條文ニ於テモ特ニ酌分給財產ナル語ヲ用ヒ以テ養親カ恩愛情誼



ノ度ニ從ヒ其事情ヲ斟酌シ財產ヲ贈與スルノ義ヲ示ス又家産ノ承繼ニ關シ律例ニハ未宗統ヲ承繼セサル過房子ヲ擧ケスト雖モ義子ト過房子ト相異ルハ唯其宗ノ異同ニ在リ其宗統ヲ承繼セサルト養親子相依倚スルノ點ハ相同シ故ニ宗統ヲ承繼セサル過房子モ亦義子ト同様ニ財產ノ酌給ヲ受クルコトヲ得ルモノト見ルヲ至當トスヘシ

(二) 臺灣ノ慣習

臺灣ニ於テハ養男ハ家産ニ對シ實男子ト同一ノ承繼權ヲ有シ律例ニ定ムルカ如ク過繼子ト他ノ養子トヲ區別スルコトナシ但該ニ嫡全庶半螟半又半ト稱シ嫡子ハ一份庶子ハ半份螟蛉子ハ四分ノ一份ヲ取得スヘキモノト爲スモ實際ニ於テハ如此分割ヲ爲シタルモノナシ唯養男ト實男トカ並存スル場合ニハ稀ニ過房子又ハ螟蛉子ニ實男ニ比シ少額ヲ分配スルコトナキニアラス(參考書第二編第六章(相續第二三第一七))

第四 招婿

(一) 律例ノ規定

招婿ニハ養老ノ爲ニスルモノト然ラサルモノトアリ養老ノ爲ニスルモノトハ家ニ實男子ナキ場合ニ招入スルモノニシテ其婿ハ岳父母ノ生存中ハ招家ニ留ルヘキ義務ヲ有ス此招婿ハ岳父母ノ死後ニ於テ過繼子ト家産ヲ均分スルノ權ヲ有ス(男女婚姻律例)然レトモ此他ノ招婿ハ唯岳父母ノ任意ニ依リ家産ノ幾分ヲ酌給セラル、ニ過キス(參考書同上)

(二) 臺灣ノ慣習 招婿ハ其養老ノ爲ニスルト他ノ目的ノ爲ニスルトヲ問ハス招家ノ家産ニ對シテ承繼權ナキヲ通則トス然レトモ最初ノ婚約ニ依リ招婿後ニ増殖シタル財產ヲ招家ト婿トニ均分スルコトアリ又招家ノ意思ニ依リ其出舍ノ際幾分ノ財產ヲ贈與スルコトアリ然レトモ多クハ金錢其他ノ動産ヲ以テシ不動産ヲ以テスルモノ少シ隨テ圖書中ニ招婿ノ分得額ヲ載明スルモノハ甚稀ナリ

第五 婦女

(一) 妻

(イ) 律例ノ規定 立嫡子違法律附例ニ據レハ被承繼人ニ實男子孫及過繼子孫無キトキハ其妻ハ夫產ヲ承繼ス條文ニハ明ニ承夫分トアリ(參考書第二編第四章親族第四節)夫カ既ニ獨立シテ家産ヲ有セシトキハ勿論夫カ未其父祖ノ家産ヲ分得セサル前ニ死亡シタルトキト雖モ其分割ニ際シ夫ニ代位シ其分得スヘキ財產ヲ取得スルコトヲ得ヘク又同附例第三ニハ如無子之人家貧聽其賣產自贖トアリ妻ハ必要ノ場合ニ其財產ヲ處分スルコトヲ得ヘシト雖モ之ヲ持シテ歸宗改嫁スルコトヲ得ス且族長ニ憑リ相當ノ繼子ヲ立テ、之ニ其財產ヲ傳ヘサルヘカラス從テ此場合ニ於ケル妻ノ財產承繼ハ唯一時的ノモノニシテ其財產ハ全然妻ノ專有ニ歸スルニアラス假ニ夫產ヲ承受シ更ニ承繼人ニ傳フルモノニシテ我國法カ從前認メタル仲繼相續ニ髣髴タルモノト見ルヲ至當トス

(ロ) 臺灣ノ慣習 臺灣ニ於テモ亦條例ノ規定ト同シク夫死シ子ナキトキハ寡婦ニ於テ亡夫ノ遺產ヲ承繼スルヲ許スト雖モ是亦眞ノ承繼人ト爲ルニアラスシテ唯嗣ヲ立ツル迄寡婦ニ於テ一時亡夫ノ遺產ヲ管理スルニ過キササルモノト爲スヲ一般ノ觀念トス關分ニ際シ母又ハ祖母カ關分立字人ト爲ルノ實例アルハ(參考書第二編第六章相續第二八)母又ハ祖母カ其亡夫ノ遺產ヲ管理シ管長ノ意思ニ從ヒ關分ヲ爲スカ爲ニ外ナラス父又ハ祖父ノ遺產ヲ一旦母又ハ祖母ニ於テ承繼シ更ニ之ヲ子孫ニ傳フルモノニアラサルナリ

又關分書中往々寡婦カ亡夫ノ兄弟ト共ニ關分當事者タルノ例アリ是節ヲ守ルノ婦ニシテ亡夫ノ分



得額ヲ得セシメ其後ヲ繼クヘキ嗣ヲ立テシムルノ目的ヲ以テ一旦寡婦ヲシテ夫分ヲ承受セシムル  
モノニシテ條例ノ趣意ト一致スルモノトス

又圖分書中ニハ財産承繼人及其妻ノ署名スルモノアリト雖モ是唯圖分ニ關シテ異議ナキコトヲ示  
スニ止マリ妻カ直接ニ圖分ヲ受クルモノニアラサルナリ

(二) 女子

(イ) 律例ノ規定 私擅用財律ノ附例ニ據レハ絶戸ノ財産ニシテ同宗ノ應繼人ナキトキハ被承繼人  
ノ親生女子ニ於テ之ヲ承繼ス條例ニハ戸絶財產果無同宗應繼之人所有親女承受トアリ單ニ此條文  
ノミヲ見ルトキハ恰モ嫡子庶子及應繼ノ同宗者ナキトキハ財產ハ直ニ實女子ノ所有ニ歸スヘキカ  
如シト雖モ妻又ハ姦生子アルトキハ妻又ハ姦生子ニ於テ承繼スヘク何レモ之ナキ場合ニ始テ親女  
ニ歸スト解スルヲ至當トス蓋(一)妻アル者ハ今現ニ應繼者ナキモ暫之ヲシテ家産ヲ管理セシノ他日  
適當ノ過繼子ヲ爲スモ敢テ晚キニアラサルヘシ(二)又姦生子ハ嫡子庶子アル場合ニモ其得份ノ半額  
ヲ得ヘク過繼子アルモ家産ハ之ト均分スヘク過繼子亦無キ場合ニハ全額ヲ承受スルコトヲ得從テ  
女子ノ如ク嫡子庶子及過繼子ナキ場合ニ於テノミ承繼スルコトヲ得ル者トハ大ニ其承繼權ニ差異  
アリ故ニ女子ハ姦生子アル場合ニモ亦承繼權ナキモノトセサルヘカラス(三)尙條例ニハ女カ宗統ヲ  
承繼セサル養男子又ハ養老ノ爲ニ爲シタル招婿ト共存スル場合ヲ掲ケスト雖モ此場合ニハ女子ヲ  
以テ正當ノ承繼人トシ他ハ幾分ノ酌給ヲ受クルモノト見ルヲ可トス

又旗人ノ親女ノ財産承繼權ニ關シテハ康熙七年ノ則例アリ(參考書第二編第一一)

(ロ) 臺灣ノ慣習 臺灣ニ於テモ亦女子ハ原則トシテ財産承繼權ナキコト律例ノ規定ニ異ラス唯時

ニ女子カ嫁資トシテ粧奩ノ名義ヲ以テ家産ノ分給ヲ受クルコトアルモ是唯父兄カ女子ノ在室中ニ  
其衣食雜費ヲ給スルト同一趣旨ニ出ルニ外ナラス即一ノ贈與ト見ルヘク家産ノ承繼ト爲スヘカラ  
サルナリ然レトモ被承繼人ニ男子孫及妻ナキ場合ニハ一時其財產ヲ承繼スルコトヲ得ヘシト雖モ  
他日其父ノ爲ニ養子孫ヲ爲シテ之ニ傳ヘサルヘカラス既ニ述ヘタル如ク臺灣ニ於テハ養男子ハ宗  
統ヲ承繼スル者ト否ト別タス皆實男子ト同等ノ承繼權ヲ有スルヲ以テ妻或ハ女子カ其家産ヲ承  
繼スルニハ全實男子又ハ養男子ナキ場合ニ限ルヘク假令其養力カ律定過繼子ノ條件ニ適セサル者  
ナリト雖モ既ニ養男トシテ其家ニ在ルトキハ尙妻及女子ニ對シテ承繼ノ先位ニ在リ實際臺灣人ハ  
親生ノ女子ヨリモ寧異姓ノ養男ヲ尊重シ實男子ナクシテ唯女子アル者ハ養男ヲ爲シテ之ニ財產ヲ  
傳ヘ女子ハ出嫁セシムルヲ多シトス中流以下ノ家ニ於テ往々其女ノ爲ニ招婿招入又ハ招出ヲ爲シ  
其所生ノ子ヲ取リ之ニ家産ヲ承繼セシムルコトアレトモ是ハ其養孫ニ傳フルモノニシテ女子及招  
婿ニ傳フルモノニアラス若未其養孫ト爲スヘキ男子アラサルニ被承繼人死去スルトキハ妻ニ於テ  
其家産ヲ管理スヘク妻死シタルトキハ始テ女子ヲシテ承繼セシム然レトモ後日招家ニ與フヘキ男  
子ノ生レタルトキハ必之ニ傳ヘサルヘカラス又既ニ家産ヲ承繼シタル女子ナルトキハ之ヲ持シテ  
出嫁セサルヲ法トシ多クハ之ニ婿ヲ迎ヘ(參考書第二編第一一)又稀ニハ招出ト稱シ女ヲ嫁スルモ其婿トナリ  
タル者ニ他日其子ヲ女家ニ過繼セシムヘキ義務ヲ負ハシメ其子ノ生ルルヲ待テ財產ヲ傳フ其間  
ハ親族ト婿トノ協議或ハ其婚約ニ因リ親族又ハ婿ニ於テ之ヲ管理スルヲ例トス  
律例ノ規定ニ據レハ財產ヲ承繼スヘキ女子ハ親女ニ限ルモ臺灣ニ於テハ養女ト雖モ亦此權利ヲ有  
スルモノトシ且女子二人以上アルトキニハ唯其家ニ留ル者ノミ承繼權ヲ有シ出嫁スル者ハ此權ナ



南部新港社及中部岸裡社等ニ屬スル熟蕃部落ニ於テハ今尙女系ヲ重シ女子モ亦男子ト同等ノ地位ニ立テ家産ノ分配ヲ受クルノ權利アリトスルノ慣習アリ

第六 家産承繼權ノ代位

(一) 承繼ノ世次 家産ハ每易世其承繼ヲ行ヒ父産ハ子之ヲ承繼シ子産ハ孫之ヲ承繼ス若承繼ノ當時子既ニ早亡シテ在ラサルトキハ孫父份ヲ承繼ス今律例ニ規定シタル諸子ノ承繼份ニ照シテ之ヲ例示スレハ下ノ如シ即甲ニ乙丙二人ノ子アリ乙ニ丁ナル一人ノ子アリ丙ニ戊己二人ノ子アリトセハ甲ノ財産ハ先乙丙二人ニ於テ承繼シ次ニ乙ノ得份ヲ丁一人ニ依テ承繼シ丙ノ得份ハ戊己兩人ニテ承繼スルヲ以テ結局其分割ノ際ニ丁ハ甲ノ財産ノ二分ノ一戊己ハ各其四分ノ一ヲ得ル割合ナリ嫡子庶子姦生子養男子ノ得份比例ハ其父ノ財産ニ對スル比例ニシテ祖父ノ財産ニ對スル比例ニアラス故ニ丁カ假令乙ノ姦生子ナルモ尙祖産ノ二分ノ一ヲ得ヘタ若丙カ甲ノ姦生子ナル場合ハ甲ノ財産ヲ三分シ乙ハ其二分丙ハ其一分ヲ得ヘキヲ以テ結局丁ハ祖産ノ三分ノ二戊己ハ各其六分ノ一ヲ受テヘキ割合ナリ臺灣ニ於テモ家産ハ先被承繼人ノ諸子ノ間ニ分割シ然ル後更ニ諸子ノ子ノ間ニ分割ス稀ニ祖父ノ財産ヲ以テ從兄弟間ニ或ハ曾祖父ノ財産ヲ以テ再從兄弟ノ間ニ分割スルコトアルモ(參考書第二編第六章)是唯二重ノ分割ヲ同時ニ行ヒタルモノニシテ爲ニ前掲ノ得份ニ差異ヲ生スルコトナキヲ法トス然レトモ承繼人ノ一人カ特ニ財産ノ増殖ニ功勞アリタルトキ或ハ其反對ニ早亡シテ螟蛉子ヲ爲シテ代位セシメタル時等ニ於テ直ニ祖父ノ財産ヲ從兄弟ノ間ニ均分シ全前掲ノ得率ニ依ラサル場合ナキニアラス(參考書同上第二二)

(二) 承繼權ノ代位 家産承繼ノ當時承繼人ノ一人カ既ニ死亡シ或ハ失踪シテ在ラサルトキト雖モ必シモ其承繼權ヲ喪失スルモノニアラス承繼權ヲ喪失スルハ唯次條ニ掲クル廢除及缺格ノ場合アルノミ而シテ死者又ハ失踪者ノ承繼權ハ其次世承繼人即死者失踪者ノ實男子養男子妻又ハ女子ニ於テ之ヲ代位ス詳言スレハ死者又ハ失踪者ニ實男子或ハ過繼子アルトキハ其父份ヲ代位シ實男子過繼子ナキトキハ妻其夫份ヲ代位シ妻モ亦在ラサルトキハ親女之ニ代位スヘシ臺灣ノ慣習ニ於テモ亦之ニ同シ唯養男ハ法定ノ過繼子ニアラサルモ尙其男ノ如ク代位權ヲ有スルノ點ヲ異レリトスルノミ圖書ノ内ニハ數人ノ代位承繼者悉ク其名ヲ列スルコトアリ或ハ其内ノ嫡長子ノミヲ舉グルコトアリ或ハ妻ト諸子ト共ニ名ヲ列スルコトアレトモ男子孫アル者カ唯妻ノミ其名ヲ列スルコトナシ

第七 家産承繼權ノ喪失

家産承繼人タルニハ(一)家産分割ノ當時ニ於テ被承繼人ノ家族タルヲ要ス(二)現ニ生存スルカ或ハ之ニ代位シテ承繼スル者アルヲ要ス此二條件ノ一ヲ缺タトキハ其承繼權ヲ喪失スヘシ  
(一) 承繼人カ家産分割前ニ被承繼人ノ家ヲ出テタル場合  
(イ) 承繼人カ僧尼道士女冠ト爲リ或ハ賣斷セラレテ他家ノ奴婢ト爲リ或ハ婚姻又ハ養子縁組ニ因テ其家ヲ出テタルトキ 律例ハ未此點ニ付テ何等ノ規定ヲ設ケスト雖モ此等ハ當然其家産ヲ承繼スルノ權ナキモノトスルヲ至當トス  
(ロ) 養子又ハ妻カ離婚又ハ離縁ニ因テ其家ヲ出テタルトキ 妻ハ繼子ナキ場合ニ其夫分ヲ承クルコトヲ得ルモ之ヲ持シテ改嫁歸宗スルコトヲ得ス養子モ亦同様ニシテ既ニ其財産ヲ承繼シタル者



カ歸宗セントスルトキハ其財産ヲ返還セサルヘカラス唯其家ノ任意ニテ之ヲ持歸ルコトヲ許スコトアルモ是其家ノ尊長ノ恩惠ニ出ルモノニシテ必シモ皆然リト云フコト能ハス既ニ承繼シタル後ニ於テモ尙此ノ如シ其承繼前或ハ財産分得前ニ家ヲ出テタル場合ニハ其承繼權ヲ喪失スヘキハ明ナリ臺灣ノ慣習亦同シ

(ハ) 承繼人カ被承繼人ニ對シテ不孝ナルカ爲又ハ破廉恥罪其他重大ノ罪ヲ犯シタルカ爲又ハ放蕩ニシテ家産ヲ消盡スルノ虞アルカ爲又ハ其他ノ原因ニ依リ其家ヲ放逐セラレタルトキ 實子養子ノ放逐ニ付テハ既ニ家ノ部尊長權ノ條下ニ於テ說述シタルカ如ク律例ニ於テハ何等ノ規定ナキモ前述ノ如キ場合ニハ父母祖父母ニ於テ之ヲ放逐スルコトヲ得ヘク從テ亦家産ヲ承繼スルノ權利ヲ喪失スヘシ唯實子ノ放逐セラレタル者ハ被承繼人ノ死後ニ於テ時ニ其承繼權ヲ回復スルコトアルモ是一ニ其家ノ尊長又ハ他ノ承繼人ノ恩惠ニ出ルモノニシテ必シモ皆然リト云フコト能ハス臺灣ニ於テハ實子ヲ放逐シタルノ例ハ未之ヲ聞カスト雖モ養子ヲ放逐シタルノ例ハ少ラス其死後ニ於テ爭議ノ生スルヲ防カシ爲ニ或ハ其遺言書ニ之ヲ明示スルモノアリ或ハ豫官ニ届置クコトアリ所謂在案ニシテ俗ニ埋案底ト稱ス

以上述フル所ニ因リ一旦喪失シタル家産承繼權ハ承繼人ノ歸宗ニ因リ之ヲ回復スヘシ例ハ僧尼道士女冠カ還俗シ奴婢ヲ贖身シ他ノ養子妻妾招婿招夫ト爲リタル者カ離縁離婚又ハ出舍ニ因テ生家ニ復歸シタル場合ノ如シ然レトモ其復歸ハ承繼前ニ於テスルヲ要セサルモ必家産分割前ナルヲ要ス既ニ家産カ他ノ承繼人ニ分割セラレタル後ナルトキハ最早其權利ヲ復活セス但他ノ承繼人ヨリ幾分ヲ酌給スルハ妨ナシ臺灣ノ慣習亦前述ノ如シ即(一)招夫招婿カ若其招家ニ財産ナク却テ其生

家ニ財産多クシテ其分割ニ與ラントスルトキハ招家ト協議シ其分割前ニ歸來スヘキモノトス但招婚ヲ爲ス者ハ多ク貧家ノ子弟ナルヲ以テ其生家ノ家産ニ對スル承繼權ニ付テ問題ヲ生スル場合少シ(二)他ノ過房子トナリタル者亦生家ノ父母ヨリ財産ノ幾分ヲ酌給スルコトアリ然レトモ是一ニ其父母ノ恩惠ヨリ出ルモノニシテ當然此權利アルニアラス(三)女子出嫁スルモ招出婚ナルトキハ尙生家ノ家産ニ對シ承繼權ヲ有ス元來被承繼人ニ男子孫及妻ナキトキハ親女ハ家産ヲ承繼スルコトヲ得ルモ在室ノ女タルトキニ限ル臺灣ニ於テハ既ニ家産ヲ承繼シタルカ或ハ將來ニ家産ヲ承繼セシムヘキ女子ハ永ク其父家ニ留リ其婿ヲ招入スルヲ常トスト雖モ稀ニハ招出ヲ爲シ其夫タルヘキ者ニ他日所在ノ子ヲ女家ニ與ヘテ後ヲ立テシムルノ條件ヲ附シテ女子ヲ嫁與スルコトアリ此場合ニ女子ハ生家ヲ出ルモ尙生家ノ財産ニ對シテ一種ノ關係ヲ保持スルコト招入婚ヲ爲シタルモノト異ラス男家ニ於テ女家ヲ繼クヘキ子ノ生レタルトキハ之ヲ以テ女家ノ養子孫ト爲シ其財産ヲ承繼セシムルモ若未其子ノ出生セサルニ先チ女家ノ被承繼人死亡シ其妻モ亦死亡スルトキハ招出ノ女子ニ於テ其財産ヲ承繼シ他日其子ノ生マレタル後之ヲ傳フルコトアリ

(二) 承繼人カ家産分割前ニ死亡シ未妻子ヲ有セサル場合  
承繼人カ家産承繼開始ノ當時ニ於テ現ニ生存セサルトキト雖モ其妻子アルトキハ其代位ニ依テ承繼スルコトヲ得ヘキモ若代位スヘキ者ナキトキニハ該承繼人ハ其權利ヲ喪失スヘシ又承繼人二名以上アリテ其一名カ家産分割以前ニ死亡シ其代位者ナキ場合亦同シ稱シテ倒房ト云フ律例ノ規定ニ據レハ二十歳以上ニシテ死亡シタル者ナルトキハ其嗣ヲ追立スルコトヲ得ヘク未二十歳ニ達セスシテ死亡シタル者ハ既ニ定婚ノ妻アルカ陣中ニ死亡セル者ナルカ父ニ適當ノ繼子ナク却テ其子



ニ適當ノ繼子アル場合ニアラサレハ其死者ノ爲ニ後嗣ヲ立ツルコトヲ得サルモ臺灣ニ於テハ實際ニ此規定ハ勵行セラレズ早亡者ノ後ヲ立ツルト否トハ一ニ父祖兄弟ノ情誼如何ニ因リ二十歳以上ノ死者ト雖モ未其妻ナキ者ハ其後ヲ立テサルコトアリ其反對ニ二十歳未滿ノ死者ト雖モ之カ爲ニ其養子ヲ爲スコトアリ而モ其養子ハ一人ナラス二人三人ニ及フコトアリ例之兄弟四人アリ其内ノ一人早亡スルトキハ他ノ三人ヨリ各其一子ヲ死者ニ與ヘテ其後ヲ立テシムルカ如シ此等ノ養子ト爲スヘキ者カ家産分割ノ當時ニ現存スルトキハ直ニ死者ニ代位スヘシト雖モ若未之ナキトキハ父祖兄弟ニ於テ死者ノ爲ニ家産ノ一份ヲ分配シ他日養子ヲ爲シテ之ヲ傳フルヲ常トス

#### 第四款 家産承繼ノ效果

支那法ニ於テハ家産承繼ハ包括的ノ承繼ニシテ承繼人ハ被承繼人ノ財産ヲ取得スルト共ニ其債務ヲモ負擔スヘク未限定承認ノ財産承繼ナルモノナシ而シテ其財産ノ取得及債務ノ負擔ニ關スル效果ニ付テハ承繼カ被承繼人ノ生前ニ開始スル場合ト死後ニ開始スル場合トニ依リ同カラス又死後ニ開始スル場合ニモ承繼人カ一名ナルトキト二名以上ナルトキトニ依リ同シカラス今左ニ之ヲ分記スヘシ

##### 第一 被承繼人ノ生前ニ於ケル家産承繼

既ニ述ヘタル如ク承繼人カ唯一人ナル場合ニハ被承繼人ノ生存中決シテ承繼ノ開始スルコトナシ又二人以上アル場合ニ於テモ被承繼人ノ生存中ニ家産ヲ分割シタル場合ノ外ハ亦承繼ノ開始スルコトナシ被承繼人生存中ニ承繼ノ開始スルハ必二人以上ノ承繼人アリテ之ニ其家産ヲ分割シタルトキニ在リトス此場合ニハ承繼人ハ分得シタル財産ニ付テ完全ナル所有權ヲ有シ其債務ハ之ヲ負擔スヘキ者ヲ定メサルトキハ承繼人其得份ニ應ジテ分擔スヘシ即家産ヲ分割スルト同時ニ其承繼ヲ開始スヘク其效果ハ被承繼人ノ死後ニ家産ヲ分割シタル場合ニ同シ唯其死後ニ於ケル分割ハ承繼人カ既ニ共同シテ承繼シタル合有財産ヲ分割スルモノナリト雖モ財産及債務ニ對スル承繼人ノ權利義務ハ彼此相異ル所ナシ故ニ本報告ニ於テハ其重複ヲ避ケルカ爲ニ次款家産分割ノ條下ニ之ヲ合説スヘシ

##### 第二 被承繼人ノ死後ニ於ケル家産承繼

既ニ述ヘタルカ如ク被承繼人死スルトキハ承繼人ニ對シテ直ニ承繼ヲ開始ス

(一) 承繼人カ唯一人ナル場合 承繼人カ唯一人ナルトキハ該承繼人ハ被承繼人ノ有スル全財産ヲ取得シ又全債務ヲ負擔スヘシ此場合ニハ公業又ハ養贍ヲ設定シ或ハ裝奩長孫額功勞額其他ノ贈與財産ヲ抽出スルコトナキヲ以テ承繼人ハ被承繼人ニ代テ其女尊屬及妻妾ヲ扶養シ其女妹ノ裝奩ヲ設定シ或ハ遺言ニ從テ贈與ヲ爲ス等ノ義務ヲ負フヘキコト勿論ナリトス

(二) 承繼人カ二人アル場合 承繼人カ二人アル場合ニハ各承繼人ハ共同シテ被承繼人ノ有スル全財産ヲ取得シ全債務ヲ負擔スヘシ換言スレハ從來被承繼人ニ專屬シタル財産ハ變シテ承繼人ノ合有財産ト爲リ各承繼人ハ其財産ニ對シテ房份ヲ有ス合有財産ノ性質ハ既ニ述ヘタル所ナルヲ再說セス而シテ尊長ハ其財産ヲ管理利益スルヲ以テ承繼人及其家族ノ生活費婚嫁其他必要ノ費用ハ尊長ニ於テ之ヲ支辨スヘキハ勿論ナリトス



第五款 家産ノ分割

家産承繼人カ唯一人ナル場合ニハ該承繼人ハ被承繼人死亡ノ時ヲ以テ家産及債務ノ全額ヲ承受スヘク別ニ何等ノ問題ヲ生スルコトナシト雖モ二人以上アル場合ニハ其分割ノ時期方法及效果ニ關シテ諸種ノ問題ヲ生ス

第一項 分割ノ時期

戸律戸役別籍異財ニ凡祖父母父母在子孫別立戸籍分異財產者杖一百祖父母父母若居父母喪而兄弟別立戸籍分異財產者杖八十須明親以上尊長親告乃ト規定シ其附例ニハ祖父母父母在者子孫不許分財異居此謂分財有別立戸籍者其父母許令分析者聽ト規定ス即家産ノ分割ハ(一)祖父母父母生存中及其喪期中ニ之ヲ爲スヲ得サルヲ原則トシ唯其承諾ヲ得若クハ遺命アリタル場合ニノミ之ヲ爲スコトヲ得(二)祖父母父母カ全生存セス又其喪期ヲ經過シタル後ハ承繼人間ノ合意アルトキハ何時ニテモ之ヲ爲スコトヲ得ルモノトス

臺灣ノ慣習ニ於テモ亦律例ノ規定ニ同シク(一)祖父母父母ノ生存中及喪期中ニハ分割ヲ爲サ、ルヲ原則トスルモ其許諾アル場合ニハ生前ニ於テモ分割スルコトアリ但如此例ハ少數ニシテ一家ノ和合セサルトキ或ハ承繼人中ニ浪費者アリテ家産ヲ減耗スル虞アルトキ或ハ家族多數ニシテ事實上分産ノ必要アルトキ父母及其他ノ尊長カ老衰疾病等ノ事由ニ因リ家政ヲ執ル能ハサルトキ等ニ多シトス圖書中ニハ屢此等ノ理由ヲ掲クルモノアリ(二)祖父母父母ノ死後ニ於テハ承繼人間ノ協議ニ

依テ分割ス張氏ノ九世同居及田氏ノ兄弟共財ハ臺灣ニ於テモ亦一般ニ其高風ヲ欽仰シ父祖ノ死後兄弟叔姪カ永ク同居共財ノ状態ニアルハ其理想トスル所ナリト雖モ實際ニ於テハ此美風行ハレス運タトモ被承繼人ノ死後二代ノ後ニハ家産ヲ分割シ三代四代共財ノ者ハ稀ニシテ被承繼人ノ死後二三年ヲ經過シタル後ニ吉日ヲ選ヒテ鬮分ヲ行フヲ多シトス

第二項 分割ノ方法

家産分割ニ關シテハ律例上唯承繼人ノ得份ヲ規定スルノミニシテ其方法ニ付テハ何等定ムル所ナシ今臺灣ノ慣習ニ就テ之ヲ述フレハ(一)分割ノ正確公平ヲ期スルガ爲ニ主要ナル親族及族長ノ立會ヲ求メ(二)公業、養贍ヲ設定シ子女ノ婚費長孫額其他贈與財產ヲ置クノ必要アルトキハ先之ヲ家産ヨリ抽出シ(三)其殘餘ノ財產ハ抽籤ノ法ヲ用ヒテ承繼人間ニ分割ス但家産カ少額ナルトキハ此方式ニ依ラス被承繼人ノ指定或ハ承繼人間ノ協議ニ依テ其分得スヘキ財產ヲ定ムルコトアリ

第一目 遺留家産及贈與財產ノ抽出

家産分割ニ當リ其一部ヲ抽出シ分割以外ニ置クコトアリ此内依然家産タル性質ヲ保有シ承繼人ノ合有ニ屬スルモノト家産タル性質ヲ喪失シ被承繼人又ハ家族ノ私産ト爲ルモノトアリ

第一 遺留家産

(一)墳墓祠堂祖産 此等ハ性質上分割スヘカラサル財產ニシテ永遠ニ之ヲ保存スヘシ律例ノ精神ヨリ議スレハ之ヲ所有スルハ宗子ノ特權タリト雖モ臺灣ニ於テハ諸子ノ合有權ニ委ス



(二) 公業 公業ノ意義及性質ニ關シテハ既ニ説述シタル所ナルヲ以テ之ヲ略ス  
第二 養贍財産

(一) 養贍財産ノ設定 養贍ノ語ハ扶養ト其意義ヲ同クス臺灣ニ於テハ家産分割ノ際父母祖父母ノ扶養料ニ充當スヘキ財産ヲ設定スルコトアリ其財産カ金錢ナルトキハ養贍銀、不動産ナルトキハ養贍業、收益權ナルトキハ養贍租ト云フ今此等ヲ一括シテ養贍財産ト稱スヘシ  
父母祖父母ヲ奉養スルハ子孫ノ義務ナルカ故ニ家産ヲ分割セサル間ハ家産ヲ以テ其費用ニ充ツヘシト雖モ其家産分割後ニハ承繼人共同シテ之カ義務ヲ負ハサルヘカラス臺灣ニ於テハ子孫毎月輪流ニ其家ニ奉養シ或ハ各自ヨリ扶養料ノ幾分ヲ供給スルノ慣習アリ養贍財産ハ父母祖父母カ子孫ヨリ右ノ扶養ヲ受クル代リニ設定スル財産ナルヲ以テ常ニ家産分割ノ際其一部ヲ抽出シテ之ニ充ツ未其他ノ時ニ於テ特ニ之ヲ設定シタルモノヲ見ス(參考書第二編第六章相續第一二ノ(2))

(二) 養贍財産ノ性質 養贍財産ハ被設定人ニ專屬セル財産ナリ故ニ被承繼人ノ爲ニ設定シタルモノハ依然被承繼人ノ所有ニ屬シ家産ト其權利主體ヲ同クスト雖モ最早之ヲ家産ト稱スルコトナシ被承繼人以外ノ者ノ爲ニ設定シタルモノナルトキハ該被設定人ノ私有ニ歸ス若之ヲ設定スルニ財産ノ本體ヲ以テセス單ニ其收益權ヲ以テシタルトキハ其本體ハ設定書ニ記載スル所ニ從ヒ或ハ公業ト爲シ或ハ承繼人ノ中ノ一人ニ歸ス若此點ニ付テ何等定ムル所ナキトキハ依然家産タル性質ヲ有スヘキヲ以テ被承繼人ノ死後ニ於テハ承繼人ノ合有ニ歸スヘシ  
此結果トシテ養贍財産ハ左ノ效果ヲ生ス

(イ) 管理及用益 被設定人ハ自養贍財産ヲ管理用益シ或ハ承繼人中ノ一人ニ託シテ管理セシムル

コトヲ得圖書中ニハ特ニ之ヲ載明スルモノアリ

(ロ) 處分 被設定人ハ任意ニ養贍財産ヲ處分スルコトヲ得即或ハ承繼人間ニ分割シ爾後其共同ノ扶養ヲ受ケ或ハ承繼人中ノ一人ニ與ヘテ將來該承繼人ノ扶養ヲ受ケ或ハ遺言ヲ以テ死後ノ歸屬ヲ定ムルコトヲ得ヘシ然レトモ被設定人カ生前ニ於テ妄ニ之ヲ處分スルトキハ將來ノ生活費及死後ノ葬埋費ニ支障ヲ生スヘキカ故ニ德義上承繼人全員ノ合意ヲ經ルヲ例トス

(ハ) 被設定人死後ノ歸屬 被設定人ノ死後ニ於テハ養贍財産ハ其葬費ニ充當スルヲ例トス臺灣人ハ一般ニ葬式ヲ盛大ニスルヲ以テ子孫ノ父祖ニ對スル義務トシ且名譽ト爲スカ故ニ養贍財産ハ全部之ニ消費スルヲ例トス然レトモ中ニハ其財產多額ニシテ殘餘ヲ生スルコトアリ此場合ニハ設定書ニ記載スル所ニ從ヒ或ハ之ヲ祀業ト爲シ(參考書第二編第六章相續第一五)或ハ承繼人ノ一人ニ歸スヘク(參考書同上)若設定書ニ何等定ムル所ナキトキハ被設定人ノ遺言ニ從ヒテ處分スヘク若又被設定人ノ遺言ナキトキハ承繼人ノ協議ヲ以テ或ハ公業ト爲シ或ハ分割スヘキモノトス

第三 長孫額

(一) 長孫額ノ設定 長孫額ハ一ニ大孫額ト云フ家産分割ニ際シ特ニ被承繼人ノ嫡長孫ニ給付スル財産ナリ長孫額ハ未律例ノ認メサル所ニシテ本會囑託故李小丞ハ支那本土ニハ之ナシト云ヒ又同囑託宮内季子氏カ北清地方ニ於テ調査シタル所ニ據レハ家産分割ニ際シ嫡長子ハ衆子ヨリ多額ノ分配ヲ受タルコトアルモ長孫額ヲ設ケスト云フ然ルニ臺灣ニ於テハ長孫ヲ尊重スルノ結果富家ノ圖書ニハ多ク之ヲ載スルヲ見ル但長子カ庶子養子ナルカ或ハ長子カ嫡子ナルモ其子カ庶子養子ナル場合ニハ之ヲ設ケサルヲ通則トス稀ニ末嫡長孫ノ生マレサルニ豫之ヲ設定シ暫ク嫡長子ヲシテ



管理セシメ他日其出生ヲ待テ之ヲ傳フルコトアリ又長房ノ養子ニ長孫額ヲ與ヘ次房ノ嫡長子ニ承  
重額ヲ與ヘタルモノ(參考書同)アリト雖モ一ノ變例タルニ過キス

(二)長孫額ノ性質 長孫額ハ長孫ノ受贈財產ナリ即長孫額ハ長孫ノ私產ヲ成ス之ヲ長房ニ加給シ  
タル財產ト見ルヘカラス長房ハ父權ニ因テ之ヲ管理スト雖モ其權利主體ハ長孫ナルヲ以テ之ヲ處  
分スルニハ長孫ノ名義ヲ用ヒサルヘカラス且長房ノ財產ヲ圖分スルニ當テハ長孫額ハ其分割財產  
ノ内ニ包含セラレス從テ長孫ノ兄弟ニハ何等ノ關係ナキモノトス然レトモ長孫ノ父カ生存スル場  
合ニハ稀ニハ長孫額ヲ以テ其父即長房ノ財產ニ併合スルコトナキニアラサルモ是猶圖分ノ際ニ抽  
出シタル子女ノ婚費ヲ其父產ニ併合スルカ如ク畢竟父權ノ強大ナルヨリ來ル結果ニシテ其子孫ハ  
之ヲ告爭スルノ權利ヲ有セサルニ因ル又之ヲ長孫ノ承繼財產ト見ルヘカラス何者長孫額ハ必シモ  
之ヲ置クコトヲ要セス其之ヲ置クハ被承繼人ノ意思又ハ承繼人間ノ協議ニ依リ一ニ長孫ヲ優遇ス  
ルノ主旨ニ出ツ故ニ他ノ功勞額及子女ノ婚費ト同様ニ一ノ贈與財產ト見ルヲ可トス

第四 子女ノ婚費

(一)婚費ノ抽出 家産分割ニ際シ子女將來ノ婚費ニ充當スルノ目的ヲ以テ幾分ノ財產ヲ抽出スル  
コトアリ之ニ下ノ三種アリ(イ)男子孫ノ婚費圖書ニハ完婚之費受室之資婚娶應用之費等ノ名ヲ用ヒ  
未一定ノ名稱ナシ(ロ)女子孫ノ婚費概シテ之ヲ裝奩ト稱ス裝奩トハ婦女カ出嫁ニ當リ其夫家ニ持參  
スル嫁資財產ヲ指スノ語ナレトモ臺灣ニ於テハ家財分割ノ際抽出シタル裝奩財產ハ必シモ其全額  
ヲ夫家ニ持參スルモノニアラス其一部ハ婚姻當時ノ式費ニ充當セラル、コトアリ(ハ)在室又ハ出嫁  
ノ婦女ニ給スル需用費臺灣ニ於テハ家産分割ノ場合ニ稀ニ粧奩ノ外別ニ家女ノ需用トシテ財產ヲ

抽出スルコトアリ其女在室ノ時ハ日常需用ノ費ニ供シ出嫁ノ時ハ私產トシテ夫家ニ持參スルモノ  
トス此三種ノ財產ハ各其名ヲ異ニスルモ等シク承繼人ノ子女ノ婚費又ハ嫁資ニ充當スヘキモノナ  
ルヲ以テ茲ニ子女ノ婚費ト概稱スヘシ

子女ノ婚費ハ家産分割ノ際必シモ之ヲ抽出スルモノニアラス然レトモ(二)被承繼人ノ女即承繼人ノ  
妹ハ家産分割前ニ出嫁スルトキハ家産ノ内ヨリ婚費及嫁資ヲ得ヘキキモ其分割後ニハ唯其兄弟ヨ  
リ任意ノ補助ヲ仰クノ外ニ之カ支給ヲ受クヘキ途ナキヲ以テ富家ニ於テハ家産分割ノ際ニ被承繼  
人ノ女ニシテ未出嫁セサルモノアルトキハ之カ婚費ヲ抽出スルヲ常トス(三)被承繼人ノ孫女即承繼  
人ノ女ハ家産分割ノ後モ其出嫁ノ時ニハ其父即承繼人ヨリ婚費及家資ヲ得ヘキヲ以テ別ニ之カ費  
用ヲ抽出スルノ要ナシ然レトモ長房次房ノ女カ家産分割前既ニ家産ノ内ヨリ之カ費用ヲ得テ出嫁  
シタルニ參房ノ女カ出嫁セスシテ他日參房ノ分得財產ヨリ支給ヲ受ケテ出嫁スルトキハ爲ニ各房  
分得額ノ平衡ヲ失スルニ至ルヘシ故ニ此場合ニ於テモ富家ハ亦此未婚孫女ノ爲ニ婚費ヲ抽出スル  
ヲ多シトス(三)長房次房カ既ニ家産ヨリ婚費ヲ得テ妻ヲ聚リ參房カ未婚孫女ノ爲ニ婚費ヲ抽出スル  
ノ男子カ家産分割前既ニ妻ヲ娶リ參房ノ男子カ未妻ラサルトキモ亦前記ノ理由ニ由リ婚費ヲ抽出  
スルコトアリ然レトモ此等ノ婚費ハ一ニ被承繼人ノ意思又ハ承繼人間ノ協議ニ依リ抽出セラル、  
モノニシテ果シテ之ヲ抽出スヘキヤ否ヤ又之ヲ抽出スルモ其財產ノ多寡如何ニ付テハ一定ノ慣習  
アルニアラス

(二)抽出シタル婚費ノ性質 抽出シタル婚費ハ應婚者ノ受贈財產ナリ即應婚者ノ私產ヲ成シ被承  
繼人ノ孫ノ爲ニ設ケタル婚費ト雖モ其父ノ分得財產ノ一部ヲ成サス故ニ婚費ニ充當シタル殘餘ハ



婦女ハ裝奩トシテ之ヲ夫家ニ持參スヘク男子ハ自己ノ私産トシテ之ヲ保有スヘシ又此財產ハ既ニ述ヘタルカ如ク未婚子女ノ當然取得スヘキモノニアラスシテ被承繼人ノ意思又ハ承繼人ノ協議ニ依リタルモノニシテ一ノ贈與財產ト見ルヘキモノトス

第五 功勞額

(一) 功勞額ノ意義 功勞額トハ家産分割ノ際家産増殖ニ功勞アリタル者ニ酌給スル財產ヲ云フ圖書中ニ踏爲酬勞「少伸酬勞」又ハ以酬功勳永爲己業トアルモノ是ニシテ亦被承繼人ノ意思或ハ承繼人間ノ協議ニ依テ之ヲ設ク功勞額ヲ受クル者ハ通常承繼人ノ一人タリト雖モ時ニ其以外ノ親族タルコトアリ

(二) 功勞額ノ性質 功勞額ハ承繼人ノ取得スルモノト承繼人以外ノ者ノ取得スルモノト其性質ヲ異ニス(一)承繼人ノ取得スル功勞額ハ純然タル承繼ナリ即圖分ニ依テ得タル財產ト共ニ分得財產ヲ成ス家産ノ分得ハ各承繼人ニ於テ必シモ均一ノモノニアラス或者ハ多額ヲ受ケ或者ハ少額ヲ受クルハ既ニ述ヘタル所ノ如シ即其功勞アル者ニハ特ニ圖分ノ份數ヲ多クシ或ハ茲ニ説クカ如ク功勞額ト稱シ幾分ノ財產ヲ抽出シテ之ヲ加給スルコトアリ其方法異レリト雖モ等シク承繼ニ屬シ贈與ニアラス(參考書第二編第六章 相續第一七第二二)然レトモ若承繼人以外ノ者ニ與フル場合ニハ最早之ヲ承繼ト云フヘカラス純然タル贈與ト見ルヘシ但此例ハ甚少シ

(三) 招婚招夫ノ酌給額 招婚招夫ニ與フル酌給額モ臺灣ニ於テハ亦一ノ功勞額ト見ルヘシ招婚招夫ハ招家ニ入テ其家計ヲ扶助シ其老幼ヲ養贍シ其家政ニ於テ功勞アルヲ以テ出舍ノ場合ニ家産ノ幾分ヲ酌給スルコトアリ多クハ招婚後ニ増殖シタル財產ノ一半ニシテ或ハ招婚ノ契約ニ基ツクモ

ノアリ(參考書婚姻ノ部 招婚字條)或ハ招家ノ尊長又ハ親族ノ意思ニ依ルモノアリ唯招婚ヲ爲ス者ハ中流以下家産少ナキ者ナルヲ以テ圖書中ニ之ヲ載明スルモノハ甚少シ

第六 其他ノ贈與

家産分割ノ際特ニ承繼人以外ノ者ニ幾分ノ財產ヲ與ヘテ其婚費又ハ生活費ニ充ツルコトアリ其一例ヲ舉クレハ圖書中ニ「功弟」然兄弟有婚娶並生活之路、姑念一本之親、將義元公司抽出銀參百五拾員以爲生活聘禮之用、又功弟沛然年老、未有子息、兼之備力日衰、欲盡友愛之情、又抽出銀壹佰員以助蝦蛤養育之費、又招トアルモノ、如シ

第二目 圖分

第一 圖分ノ實行

家産ノ分割ヲ爲スニハ先承繼人ノ分得率即股份ヲ定メ次ニ財產ノ評價ヲ爲シ之ヲ各股份ニ平等ニ割當テ最後ニ抽籤ヲ實行スルノ三段ノ形式ヲ踏ムモノトス

(一) 股份ノ協定 各承繼人ノ家産ニ對スル股份ハ既ニ家産承繼人ノ款下ニ説キタル所ノ如シ而シテ承繼人カ各同額ノ財產ヲ分得スヘキトキハ股份ハ承繼人ノ數ニ一致スヘシト雖モ其得額ニ等差アルトキハ先其份數ヲ算出セサルヘカラス例ヘハ承繼人三名アリ其内長房カ次房ノ二倍ヲ得ルトセハ份數ハ之ヲ四トシ長房ハ其二份次房參房ハ各其一得ヘク又其内ニ早亡者或ハ蝦蛤子アリテ唯他子ノ半額ヲ受タル者トセハ份數ハ之ヲ五トシ早亡者又ハ蝦蛤子ハ其一得他子ハ各二份ヲ得ヘキカ如シ但分得額ノ多少ヲ割スルニ份數ニ依ラス功勞額ノ名ヲ附シ豫之ヲ抽出シ置キ或承繼人



ニ加給シ或ハ或承繼人ノ得額ヨリ幾分ノ財産ヲ減シテ他ノ承繼人ニ補貼セシムル場合モ少カラス  
(二) 家産ノ評價並ニ割當 家産ヲ分割スルニ當リ公業又ハ養贍業ヲ設定シ或ハ長孫額功勞額等ヲ  
置キ其他贈與ヲ爲サントスルトキハ此等ノ財産ヲ定メ家産中ヨリ抽出シテ分割以外ニ置キ而シテ  
分割スヘキ財産ヲ確定スルヲ要ス

分割スヘキ財産ヲ確定シタルトキハ各財産ニ付テ其價格ヲ評定ス財産價格ノ算定ハ特ニ困難ニシ  
テ被承繼人又ハ承繼人ハ立合人ト協議ヲ遂ケ公平ニ按排スルヲ要ス其價格算定ノ標準ハ概シテ下  
ノ如シ(一)田圃ハ收納スヘキ租谷ニ依ル若租谷ノ定ナキモノナルトキハ適宜ニ其價格ヲ定ム(二)厩屋  
ハ其構造及所在地ノ如何ニ依テ時價ヲ定ム若店鋪ナルトキハ前進ト後進トニ分テ之ヲ算定ス(三)承  
典ノ田園家屋ハ他日出典者ニシテ贖回スルトキハ原典價ヲ受取ルヘキヲ以テ豫現在ノ租谷又ハ價  
額中ヨリ贖回ニ因テ減損スヘキモノヲ控除シ以テ其價格ヲ算定ス(四)債權モ亦他日完全ナル辨濟ヲ  
受クルコトヲ得スシテ意外ノ損失ヲ被ムルコトアルヘキヲ以テ其債權ノ額ニ依ラス多少減額シテ  
評價スルヲ例トス而シテ其程度ハ一ニ債務者ノ資力如何ニ依ル

既ニ各財産ノ價格ヲ評定シタルトキハ財産ノ種類性質及所在地ノ便否ヲ斟酌シ彼此差額ナキ様公  
平ニ之ヲ各股份ニ按排ス若財産ノ性質ニ依リ平等ニ分配スル能ハサルトキハ多額ノ配當ヲ爲シタ  
ル股份ヨリ少額ノ配當ヲ爲シタル股份ニ對シ若干ノ金額又ハ租谷ヲ與ヘテ其不足ヲ補貼スルコト  
ヲ要ス

家産中ニ債務アル場合ハ或承繼人ニ於テ之ヲ負擔シ其負擔額ニ相當スル財産ヲ均分以外ニ取得ス  
ルコトアリ或ハ債務ヲ辨濟スルニ足ルヘキ財産ヲ關分以外ニ置キ期限ニ至リ該財産ヲ以テ其辨濟

ニ充當スルコトアリ或ハ關分ノ際先一切ノ債務ヲ辨濟シ殘餘ノ財産ノミヲ分割スルコトアリ臺灣  
ニ於テハ(一)及(三)ノ方法普通ニ行ハレ(二)ノ方法ハ實際ニ行ハレサルモノノ如シ(四)若分割ノ際債務ア  
ルモノヲ辨濟セス或ハ辨濟ニ充當スヘキ財産ヲ控除セス或ハ債務ノ負擔者ヲ定メサル場合ニハ債  
務モ亦當然承繼人間ニ分割セラル但債主ニ對シテハ連帶シテ其責ニ任スヘシ尙後ニ此點ニ付テ詳  
說スル所アルヘシ

(三) 拈圖 家産ヲ以テ各股份ニ割當テタルトキハ吉日ヲ選ヒ各承繼人ハ親族及族長立會ノ上祖先  
ノ靈前ニ香燭ヲ奠シ圖分ヲ爲スヘキ旨ヲ奉告シ各股ニ適宜ノ符號ヲ附シ之ト同一ノ符號ヲ紙片ニ  
記シ拈リテ籤ト爲シ盆又ハ樹ニ入レ祖前ニ供シ承繼人ヲシテ其私心ナキヲ誓ハシメ箸ヲ以テ其籤  
ヲ取ラシム其抽取シタル籤ノ符號ニ該當スル股分ハ即其承繼人カ分得シタル財産ナリトス紙籤ニ  
記スル符號ハ臨時ニ之ヲ定ムルモノニシテ二股ナレハ天地或ハ乾坤三股ナレハ天地人或ハ乾元亨、  
四股ナレハ春夏秋冬或ハ元亨利貞五股ナレハ仁義禮智信或ハ溫良恭儉讓等ノ如シ

第二 圖書ノ作成

家産ノ分割結了シ各自ノ取得財産確定シタルトキハ之カ契字ヲ作ル稱シテ圖書ト云フ圖書ハ承繼  
人ノ數ニ應シテ數本ヲ作り各一本ヲ保持スヘキモノトス

圖書ハ豫拈圖以前ニ之ヲ作り置キ承繼人ノ拈圖ノ後其取得股份ニ承繼人ノ名或ハ房ヲ填記スルヲ  
多シトス圖書ニ記載スヘキ要項左ノ如シ

(イ) 立字人ノ表示 (二) 被承繼人ノ生前或ハ其遺言ニ依ル關分ニハ被承繼人單獨ニ其立字人ト爲ル  
但各承繼人ハ其關分ニ異議ナキヲ表スルカ爲ニ之ニ連署スルコトアリ(三) 被承繼人ノ死後ニ行フ關



分ハ各承繼人合同シテ立字人ト爲リ若承繼人既ニ死亡シテ在ラサルトキハ代位承繼人之ニ連署ス但被承繼人ノ妻又ハ母尙在ル場合ニハ其妻又ハ母カ被承繼人ニ代テ立字人ト爲ルコトアリ

(ロ) 各承繼人ノ表示

(ハ) 公親、族長、重ナル親族其他知見人ノ表示

(ニ) 公業、養贍財産、長孫額、功勞額、子女ノ婚費等ヲ抽出シタルトキハ其表示

(ホ) 各承繼人ノ分得シタル財産及負擔シタル債務ノ表示

(ヘ) 典賣其他財産ノ來歴ヲ示スヘキ上手契字ノ保存人ヲ定メタルトキハ其表示

(ト) 圖書作成ノ年月日但日附ハ記載セサルヲ普通トス

(チ) 圖書ノ員數

### 第三項 家産分割ノ效果

支那及臺灣ニ於テハ家産分割ノ效果ハ家産ノ分屬、債權債務ノ歸屬及公業ノ房份取得ヲ以テ其主タルモノトス

#### 第一 家産ノ分屬

家産ハ圖分ニ因リ各承繼人ニ分屬ス即承繼人ハ各自其分得財産ニ對シ完全ナル所有權ヲ取得シ任意ニ之カ管理收益ヲ爲シ又其處分ヲ爲スコトヲ得ヘシ從テ他日財産ヲ増殖スルモ他ノ承繼人ハ之ニ對シ何等ノ權利ヲ有セス又反對ニ天災又ハ其他ノ事由ニ因リ財産ヲ蕩盡スルコトアルモ他ノ承繼人ニ對シテ補償ヲ請求スルコト能ハサルモノトス圖書中ニハ特ニ之ヲ明記スルヲ例トス例ヘハ

「自拈圖之後、各宜按份照圖管理、不得異言反悔、神前拈圖爲定、照圖管業、各歸各管、毋許爭長較短、自今以後、倘各房各人之事、須各房各理、不得干犯別房之事、自今爲始、各房頭照圖管業、招佃耕作、收成納餉、不得互相混雜、亦不得異言生端致失和氣、トアルカ如シ又之ヲ典賣スルニモ其契字中ニ「保此圖、果係某承父遺下之業、與房叔兄弟姪無干」保此圖、係是抽出大孫應份之業、與房親人無干」(長孫額)保此田、係某承父圖分應份物業、與房叔兄弟姪無干等ノ字樣ヲ記シタルモノ多シ然レトモ卑幼ハ尊長權ニ服從スヘキ義務アルヲ以テ不動産又ハ重要ナル動産ヲ處分スルニハ其家ニ在ル伯叔兄長ニ(若父母祖父母存生中ニ圖分アリタルトキハ亦父母祖父母ニ)協議ヲ爲スヲ以テ孝友ノ道ヲ盡シタリト爲シ知見人トシテ此等ヲ典賣ノ契字ニ連署セシムルコトアリ又其家ニ尊長ナキ場合ニモ一應ハ他ノ承繼人又ハ同族ノ近親ニ對シ之ヲ買取スヘキヤ否ヤヲ問ヒ皆之ヲ承受セサル場合ニ於テ他ニ典賣スルヲ以テ同族間ニ於ケル道義上ノ義務ナリトス不動産典賣ノ契字ニハ「先問房叔兄弟不承受、外託中引就某人賣與」先問房親人等、不肯承受、外託中引就與某人承買ト記シタルモノ少ラス

#### 第二 債權ノ歸屬

(一) 債權カ特定ノ承繼人ニ歸シタル場合 圖分ニ因テ債權ヲ取得シタル者ハ全然自己ノ責任ヲ以テ之ヲ討取スヘク他房ト何等ノ關係ナキモノトス故ニ債務者ノ資力ニ疑念アル場合ニハ既ニ述ヘタルカ如ク之ヲ債權額以下ニ見積リ以テ圖分ノ公平ヲ保ツト雖モ一旦其債權カ特定ノ承繼人ニ歸シタル以上ハ債務者ノ無資力ナルカ爲ニ該債權ノ全部ヲ損失スルコトアルモ他ノ承繼人ニ對シテ之カ補償ヲ請求スル能ハサルコト恰モ分得シタル田園カ天災ニ因リ崩壞流失スルコトアルモ其損失ハ全然其承繼人ノ負擔ニ歸スルカ如シ圖書中ニハ特ニ之ヲ明記スルモノアリ例セハ「以上被欠銀



項若干員歸配二房某合取討與別房無干不得混爭或ハ以上借項田地及契券字據概歸長房某收執後日或贖或買仍歸長房支理別房不得異言トアルカ如シ

(二) 債權ノ歸屬ヲ定メサリシ場合 (一) 債權ノ期限未至ラス他日討取シタル後ニ分得スルコトヲ約スル場合例ヘハ圖書ニ現分討契條存銀項應得光龍銀若干元每份應得六八銀若干此係幾房應得之額ト記シタルトキノ如キハ承繼人ノ共有ニ屬スヘシ(二) 圖分後ニ債權ヲ發見シタル場合ニハ債權ハ依然被承繼人ノ所有又ハ承繼人ノ合有トシテ存在シ他日之ヲ討取シタル後ハ或ハ公業トシテ存留スルカ或ハ承繼人間ニ分割スルカハ一ニ被承繼人ノ意思或ハ承繼人ノ協議ニ依ルヘキモノトス故ニ此二ノ場合ニ債務者ノ無資力ヨリ生スル損失ハ承繼人共同ノ負擔ニ歸スヘキモノタルハ明ナリ

第三 債務ノ歸屬

家産中ニ債務アルトキ先之ヲ辨濟シタル後殘餘ノ財産ヲ分割スルトキハ債務ノ歸屬ニ付テ何等ノ問題ヲ生スルコトナシト雖モ然ラサル場合ニハ承繼人ハ或ハ共同シテ之ヲ負擔スルト或ハ特定ノ承繼人ニ於テ之ヲ負擔スルトノ別アリ而シテ債權者カ承繼人ニ對スル權利モ亦之ニ依リ相同カラ

ス

(一) 債務カ特定ノ承繼人ニ歸シタル場合 (イ) 承繼人相互間ノ關係 債務ヲ特定ノ承繼人ニ歸スル場合ニハ先家産中ヨリ其辨濟ニ要スル財産ヲ抽出シ之ヲ該承繼人ニ加給スルヲ常トス此場合ニハ該承繼人ハ自己ノ責任ヲ以テ其債務及利子ヲ辨濟スヘク加給セラレタル財産カ天災其他ノ事故ニ因リ滅失又ハ減損スルコトアルモ他ノ承繼人ニ對シテ何等ノ補償ヲ要求スルコトヲ得ス圖書中ニハ以上計共七條合六八銀一千二百七十餘

員歸配二房某合理還完納清楚與長房某無干所有借項利息亦帶在內與二房某合理還或ハ自昔至今有積欠他人借項一萬餘圓公議抽出某處田地一所併與他人一切欠項或爲胎或登賬約算抵償尙有不敷但來往係長次兩人經手皆歸共理不干三房某之事等ノ字樣ヲ以テ之ヲ批明シタルモノ少カラス

(ロ) 債權者ト承繼人トノ關係 債務ヲ負擔シタル承繼人ハ自己ノ責任ヲ以テ之ヲ辨濟スヘク他ノ承繼人ニ對シ何等ノ要求ヲ爲スヲ得スト雖モ若該承繼人カ無資力ト爲リ辨濟ヲ爲ス能ハサルニ至リタルトキハ債權者ハ他ノ承繼人ニ對シテ其辨濟ヲ請求スルコトヲ得ヘシ然レトモ若債權者カ債務者ト財産圖分ニ際シ承繼人又ハ被承繼人ヨリ其債務カ特定ノ承繼人ニ歸スヘキ通知ヲ受ケタルニ對シ異議ヲ述ヘサリシトキハ之ヲ承諾シタルモノト見做シ他日該承繼人カ辨濟ノ義務ヲ果サ、ル場合ニモ他ノ承繼人ニ對シテ請求スルコトヲ得スト云フ臺灣ニ於テハ家産ノ圖分ニ當リ債務アルトキハ豫債權者ニ通知シ圖分ト同時ニ之ヲ辨濟スルカ或ハ債權者ト協議シテ債務ヲ辨濟スヘキ承繼人ヲ定ムルヲ例トシ又債權者ハ圖分ノ通知ヲ受ケサルモ之ヲ知得スルトキハ自進テ債務ヲ負擔スヘキ承繼人ヲ指定スルコトヲ得ヘキヲ以テ從テ他日債權者ヨリ他ノ承繼人ニ對シテ辨濟ヲ請求シタルノ例ハ從來未之アラスト雖モ債務者カ債權者ニ對シテ圖分ノ通知ヲ爲サス或ハ通知シタルモ債權者カ特定ノ承繼人ヲシテ債務ヲ負擔セシムルヲ承諾セサリシ場合ニハ各承繼人及被承繼人ハ共同ノ責任ヲ以テ之ヲ辨濟スルノ義務アルモノトス

(二) 債務カ特定ノ人ニ歸セサリシ場合

此場合ニ於テハ各承繼人ハ債權者ニ對シテ共同シテ辨濟ヲ爲スノ義務ヲ負フヲ例トシ承繼人相互ノ間ニ在テハ各自承繼份數ニ應シテ債務ヲ分擔スルノ義務アリ家産分割ノ場合ハ債務ハ大概特定



ノ承繼人ニ歸セシムルモ(一)時ニ何レノ承繼人ニモ歸セス債務ノ辨濟ニ充當スヘキ財産ヲ抽存シ置  
クコトアリ此場合ニハ其財産ヲ以テ辨濟ニ當テ殘餘アルトキハ之ヲ公業ニ編入シ或ハ承繼人間ニ  
分割シ又不足アルトキハ承繼份ヲ按シテ各房ヨリ提出シ或ハ公業ノ收益ヨリ之ヲ補足ス(二)時ニ關  
分ノ當時ニ負債アルヲ知ラス後日債權者ノ請求ヲ受ケテ之ヲ知ルコトアリ此場合ニハ公業又ハ其  
收益ヲ以テ辨濟スルカ或ハ各房ヨリ提出スヘキモノトス何レノ場合ニ於テモ債權者ハ被承繼人又  
ハ承繼人全體ニ對シ辨濟ヲ請求スルノ權アリ

### 第六款 家産承繼ノ承認、拋棄及承繼人ノ曠缺

#### 第一 家産承繼ノ承認及拋棄

律例ニ於テハ未家産承繼ノ承認及拋棄ニ關シテ何等ノ規定ヲ置カス臺灣ニ於テハ子債父不知、父債  
子還ト云ヒ父祖ノ負債ハ子孫ニ於テ之ヲ辨濟スヘク父祖ヨリ少許ノ財産ヲモ承受セサリシトキト  
雖モ尙其義務ヲ免ル、コトヲ得サルモノトス從テ臺灣ニ於テハ限定承認ト稱スヘキ財産承繼ノ制  
度ナシ然レトモ其負債多額ニシテ承繼財産ヲ以テ全部辨濟ノ見込立タサルトキハ承繼人ハ關門出  
ノ方法ニ依テ其債務ヲ免ル、コトアリ關門出トハ債務者カ債權者ノ同意ヲ得テ其財産ノ全部ヲ債  
權者ニ提供シテ債務ノ辨濟ニ充ツルコトヲ云ヒ概シテ債務額カ財産額ニ超過シタル場合ニ之ヲ爲  
シ特ニ家産承繼ノ場合ニノミ行フモノニアラス而シテ關門出ヲ行フトキハ假令其財産ヲ以テ債務  
ノ全部ヲ辨濟スルコト能ハサルトキト雖モ債權者ハ最早其殘額ニ對シテ追討スルコトナシ故ニ財  
産承繼ノ場合ニ於ケル關門出ハ恰モ限定承認ノ相續ト同一ノ效果ヲ生スト雖モ關門出ハ之ヲ行フ

ニ先チ豫債權者一同ノ協諾ヲ受クルコトヲ要ス債權者カ之ニ同意セサルトキハ債務ノ殘額ニ付テ  
追討ヲ免カルヲ得ス從テ財産承繼人單獨ノ行爲ニ屬スル限定承認ノ承繼トハ聊其性質ヲ異ニス  
前述ノ如ク臺灣ニ於テハ債務カ財産ヲ超過シタル場合ニハ關門出ノ方法ニ依ラサレハ其財産承繼  
人ハ債務ヲ全免ル、コト能ハサルヲ以テ未此場合ニ其承繼權ヲ拋棄シタルノ實例ナシ唯承繼人二  
人以上アリテ其家産カ債務ヲ超過スル場合ニハ承繼人ノ一人カ其承繼權ヲ拋棄スルコトアリ是其  
財産極テ少額ナル場合或ハ該承繼人ニ既ニ私産アル場合ニ生スルモノナレトモ其例甚少シ

#### 第二 家産承繼人ノ缺

律例ノ規定ニ依レハ家産承繼人ノ曠缺シタルトキ即被承繼人カ實男子及法定過繼子ナクシテ死亡  
シ同宗中ニ過繼スヘキ子孫ナク且其家ニ妻モ女子孫モアラサルトキハ地方官ヨリ上司ニ詳明シテ  
其家産ヲ以テ地方ノ公費ニ充當スヘキモノトス(專効私權用)然レト臺灣ニ於テハ此場合ニハ親戚故舊  
ニ依テ暫時其財産ヲ管理シ他日適當ノ養子孫ヲ爲シテ之ヲ傳フルヲ常トシ未公費ニ充當シタルノ  
事例ナシ中ニハ養子ヲ爲サス親戚故舊カ託孤ノ名義ヲ以テ之ヲ管理シ年々該死者ヲ祭祀スルノ財  
團ト爲シ(參照書第二編第六章)或ハ死者ノ神主ヲ寺廟ニ寄託シ其財産ヲ之ニ附シテ永遠ニ祭祀料ト爲スコ  
トアリ蓋臺灣ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク家産ハ家祖ノ死後ニ於テモ之ヲ分割セサル間ハ一般ニ  
其名義ヲ以テ租稅ヲ負擔シ其收益處分ヲ爲スカ故ニ其田園ノ業主名義者ニハ或ハ生存者アリ或ハ  
死者アリ官ハ一切之ヲ不問ニ付シタルヲ以テ絶嗣財産ニ對スル此等ノ處置ハ未俄ニ官ニ於テ認可  
シタルモノナリト速斷スルヲ得ス



第七款 私産ノ承繼

第一 私産承繼ノ性質

既ニ述ヘタルカ如ク臺灣ノ慣習ニ於テハ家産ノ外ニ家族ノ私産ヲ認ム其承繼ノ方法ハ私産ノ種類ニ依テ同一ニアラスト雖モ家産承繼トハ皆其性質ヲ異ニス今之ヲ家産承繼及我國ノ遺産相續ト對照スルトキハ其異同左ノ如シ

(一)私産承繼ト家産承繼 兩者等シク財産ヲ以テ承繼ノ目的ト爲スト雖モ一ハ家族ノ私有ニ屬スル財産ニシテ他ハ家祖ニ屬スル財産ナリ從テ其承繼ノ方法モ相異リ即(一)家産ハ被承繼人ノ男子ニ均分スルヲ本則ト爲セトモ私産ハ寧被承繼人ノ遺言ヲ以テ任意ニ處分スルヲ本則トス(二)家産ハ被承繼人ノ生前ニ於テ承繼ノ開始スルコトアレトモ私産ニハ此例ナシ(三)家産ハ承繼人曠缺ノ場合ニ之ヲ充公スルノ規定アレトモ私産ニハ此規定ナシ承繼人ナキトキハ父、夫又ハ兄弟ニ歸ス

(二)私産承繼ト我國ノ遺産相續 兩者共ニ家族ノ遺産ヲ以テ其目的トシ其承繼ハ被承繼人死亡ノ時ニ發生スト雖モ(一)我國ノ遺産相續ノ内ニハ戶主ノ私産ナルモノナク戶主ノ財産ハ皆家督相續ノ法ニ依ルモ臺灣ニ於テハ家長カ家祖タラサル場合ニハ家産ノ外ニ別ニ家長ニ專屬スル私産アリ此財産ニ關シテハ家産承繼ノ法ヲ用ヒス(二)我國ノ遺産相續ハ其男子ニ均分スルヲ本則ト爲セトモ私産承繼ニハ如此制限ナシ

第二 私産承繼ノ方法

(一)妻妾ノ嫁資私産及招婿招夫ノ私産 共ニ婚姻ノ部ニ詳説シタル所ナルヲ以テ再説セス

(二)養贖 既ニ前款家産分割ノ條下ニ説キタル所ナルヲ以テ亦再説セス

(三)在室家女ノ私産 家女ノ私産ノ内ニハ家産關分ノ際抽出シタル裝奩アリ家女自己ノ勤儉ニテ蓄積シタルモノアリ或ハ離婚ノ際夫家ヨリ持歸リタルモノアリ此等ハ家女ノ死後ニ於テハ父ニ歸シ父ナキトキハ兄弟ニ歸ス兄弟ハ其協議ヲ以テ或ハ之ヲ分割シ或ハ之ヲ公業ノ内ニ歸入ス又時トシテ兄弟ノ子ノ一人ニ與ヘテ該女ノ祭祀ヲ主ラシメ或ハ嫁神主ト稱シ家女ノ神主ニ附シテ夫家ニ付與スルコトアリ

(四)男子孫ノ私産 此内ニハ家産關分ノ際抽出シタル婚費又ハ長孫額アリ又自己ノ勤勞ヲ以テ獲得シタル特有財産アリ他日其男子孫カ獨立シテ一家ヲ爲ストキハ此等ノ財産ハ其家産ノ一部ヲ爲スヲ以テ其承繼ノ方法ハ前款ニ揭ケタル家産承繼ノ法ニ依ルヘシト雖モ若其未一家ヲ立ツルニ至ラスシテ死亡シタルトキハ其實男又ハ養男ニ歸シ實男養男共ニナキトキハ或ハ其女子ニ與ヘテ招婿ヲ爲シ或ハ他日養子ヲ爲シテ之ニ傳ヘ或ハ其兄弟ノ間ニ分割ス

第三節 遺言

第一 總説

大清通禮ノ凶禮官員ノ部ニ「病革遺摺<sup>三品以上官</sup> 遺言皆書之庶士庶人ノ部ニ「疾革書遺言」トアリ遺摺ハ三品以上ノ官員カ其死ニ臨ミ國事ニ關シ意見ヲ朝廷ニ具スルノ書ニシテ遺言ハ一般民人カ後事ヲ其子孫及其他ノ親族ニ囑スルノ辭ナリ即支那法ニ於テモ亦一般民人ノ遺言ヲ認メタルヲ知ルヘシ從テ律例ニ於テハ唯祖父母父母ノ喪期中ト雖モ其遺言ニ依ルモノハ家産ヲ分割スルコトヲ得ルノ



規定アルノミナレトモ普通能力アル成年者ハ越權違法ノ處置ニアラサル限ハ各般ノ事項ニ關シテ遺言ヲ爲スヲ得且其子孫及其他ノ受囑者ハ之ヲ守ルノ義務アルモノト解スルヲ至當トス

第二 遺言ノ要件

(一) 遺言ノ時期 遺言ハ何時ニテモ之ヲ爲スコトヲ得必シモ其臨終ノ時ニ於テスルヲ要セス通禮ニハ「疾革書遺言」ト規定シ臺灣ニ於テモ多クノ病者カ終ニ其起ツヘカラサルヲ自覺シタルトキニ之ヲ爲スヲ常トスルモ亦往々其平常心氣ノ明確ナル間ニ之ヲ爲スコトアリ家産ノ分割及遺孤ノ處置ニ關シテ此例多シ

(二) 遺言ノ事項 遺言ハ百般ノ事項ニ涉リ一定セスト雖モ臺灣ニ於テハ通常財產及遺孤ノ處置ニ關シテ行ハル其遺孤ノ處置ニ關スルモノハ既ニ託孤ノ條下ニ説キタル所ナルヲ以テ省略シ財產ニ關スルモノニ付テ其例ヲ舉クレハ左ノ如シ

(イ) 財產ノ分割 被繼承人カ家産ノ内ヨリ公業養贍其他諸種ノ贈與財產ヲ抽出シ其餘ヲ承繼人ニ分割スル者ニシテ既ニ家産分割ノ條下ニ掲クル所ト同シ唯遺言ニ依ルモノハ其效力カ遺言者ノ死後ニ發生スルノ差アルノミ但此内ニハ生前ニ於テ關分ヲ行ヒ既ニ分得財產ノ確定セルモノト單ニ承繼人ノ取得スヘキ份數ノミヲ定メ置キ死後ニ關分ヲ行ハシムルモノトノ二法アリ(參考書第二編第六章(相続第二乃至第一七))  
(ロ) 承繼人ノ指定又ハ廢除 未特ニ之ニ關シテ作製シタル遺言書ヲ見スト雖モ前述關分ニ關スル遺囑書或ハ次ニ掲クル絶嗣財產ニ關スル託孤字中ニ附載スルコトアリ例ヘハ關書中ニ早亡セル或房ノ爲ニ他房ノ子ヲ過房セシムヘキヲ豫定シ(參考書第二編第六章(相続第一五))或ハ託孤字中ニ或養男ヲ革去スルコトヲ記シタルカ如シ

(ハ) 絶嗣財產ノ管理 自己ノ死後其財產ヲ承繼スヘキ者ナキトキハ己ノ信任スル親族知友ニ其財產ヲ託シ他日適當ノ繼嗣ヲ追立シテ之ニ傳フヘキコトヲ遺言スルカ如シ(參考書同上第(二六第二七))此等ハ現ニ遺孤アルニアラサルヲ以テ真正ノ託孤ニアラスト雖モ臺灣ニ於テハ尙之ヲ一種ノ託孤ニ算シ其遺囑書ハ託孤字ト稱ス

(三) 遺言ノ方式 遺言ヲ爲スニハ通常左ノ方式ヲ踏ムヲ要ス

(イ) 證人ノ立會 遺言ハ成ルヘク重ナル親族立會ノ上ニテ之ヲ爲スヲ要ス然レトモ其親族ナキトキ又ハ急遽親族ヲ召集スルノ暇ナキ場合ハ此限ニ在ラス又受遺者ハ必シモ其席ニ列スルヲ要セス後日證人ヨリ之ヲ通知スルヲ以テ足ル

(ロ) 遺囑書ノ作成 遺言ハ通禮ニ規定スルカ如ク之ヲ書面ニ認ムルヲ以テ本則ト爲スト雖モ單ニ口頭ニ止ムルモノモ亦有效タリ唯書面ヲ以テセサルトキハ後日其實事ニ付テ紛争ヲ生スルノ虞アルニ過キス故ニ臺灣ニ於テモ遺言ハ多ク之ヲ書面ニ認ムルヲ常トシ遺言者及立會人ノ面前ニ於テ代筆人ノヲ作ル

遺言書ニ記載スヘキ要項左ノ如シ(參考書第二編第六章(相続第二二)(一))

(1) 立字人即遺囑者ノ表示

(2) 遺囑ヲ爲ス理由

(3) 遺囑ノ事項

(4) 知見人代筆人ノ表示

(5) 遺囑書ノ數及其保管者ノ表示



(6) 遺囑書作成ノ年月日  
第三 遺言ノ效力

(一) 遺言ノ效力發生ノ時期 遺言ハ遺言者ノ死後ニ於テ其效力ヲ發生ス然レトモ其死後直ニ之ヲ執行スヘキニ限ラス家産分割ノ如キハ其效力發生シタル後尙久シク之ヲ實行セサルモ妨ナシ但俗間ニハ遺囑ト稱シ實ハ被繼承人生前ノ圖分ナルアリ或ハ圖分ト稱シ其實死後ノ處分ニ屬スルモノアリ契字ニ表示シタル名稱ニ拘ラス其實質ヲ精査スルヲ要ス

(二) 遺言ノ執行 臺灣ニ於テハ受遺者ノ外ニ遺言執行者ヲ定ムルコトナシ受遺者共同ニテ之ヲ行フ唯卑幼ハ尊長ニ服從スヘキ義務アルヲ以テ受遺ノ卑幼ハ遺言ヲ執行スル場合ニモ其家ニ在ル尊長ニ協議シ其意見ニ聽從スルヲ以テ德義上ノ義務ナリトス

(三) 遺言ノ取消及變更 遺言ハ遺言者ノ死後ニアラサレハ其效力ヲ發生セスト雖モ而モ既ニ受遺者ノ承諾ヲ得タル遺言ハ遺言者ハ之ニ拘束セラレ受遺者ノ承諾ヲ得サレハ妄ニ之ヲ取消シ又ハ變更スルコトヲ得サルモノトス

臨時臺灣舊慣調查會  
第一部調查第二回報告書  
臺灣私法第二卷(下)終

臺灣私法第二卷(下)正誤表

頁	行	誤	正	頁	行	誤	正
二七	六	說キタルノ如ク	說キタルカ如ク	二四二	六三	父	父
二九	三	妻ヲ以テ	ノ四字行	二四四	四	父	父
一七	三	第二目	第四目	二五七	一	高	高
二六	一〇	(二)	(一)	二七〇	八	擯	擯
二七	八	預次	順次	三一八	一	飲	飲
三〇	一〇	同時ハ	同時ニ	三四六	二	爲	爲
六一	(イ)	行子ト云フ	孫ト云フ	四一六	五	定	定
八一	九	得シ	得	四四〇	五	婚	婚
一五	一	參酌シテ	參酌シテ	四八八	九	類	類
二八	一	四國事而飯	四國事而飯	五三九	一	紀	紀
二九	二	同上	同上	五四一	五	數	數
三八	一	モノタルコト	モノタルコトナ	五四六	二	禮	禮
四二	五	五代以前	三代以前	五七〇	七	已	已



明治四十四年八月二十二日印刷  
明治四十四年八月三十日發行

臨時臺灣舊慣調查會

印刷人 手塚 猛 昌

東京市芝區愛宕町  
三丁目二番地

印刷所 東洋印刷株式會社

東京市芝區愛宕町  
三丁目二番地



317  
54



終