

指定シタルニ過キス佛蘭西白耳義伊太利等ノ諸國ニアリテハ獨逸等ニ於ケルカ如ク別ニ取扱定則ナキモ保險證券中ニ細密ナル規定アリ其他隣邦支那ニ於テハ一種簡便ナル保險證券ヲ使用シ他國ノ如キ詳細ナル規定ハ一切之ヲ省略シ「只保險事款悉照英國保險規條辦理此據」ト記シアルモノアリ然レトモ是レ支那人ニシテ初メテ使用ス可ク他國ニハ其例ヲ見サル所ナリ

本邦ニ於テハ最初海上保險業カ英米ノ制度ニ倣ヒテ開始セラレタルヨリ之ニ用キタル保險證券ノ如キモ英米式ノモノヲ翻譯取捨シタルモノナレハ其書式甚タ簡單ナリキ加之此業ノ創設日尙淺ク從テ發達未タ充分ナラサルヲ以テ慣習判決例等ノ徴スヘキモノナク從來甚タ不便ヲ感シタリシカ近時同業者間ニ保險證券修正ノ議論起リ遂ニ大陸式保險證券ニ似タル一種ノ形式ヲ作成スルニ至レリ然レトモ當局者ハ固ヨリ之ヲ以テ完全ナルモノトナスニ非スシテ日常改良ニ注意シ居レハ數年ノ後ニハ更ニ見ル可キモノヲ得ルニ至ラン

保險證券ニ記載ス可キ事項ハ本邦商法ニ規定アリ然ルニ本邦法律ニ依レハ保險證券ナルモノハ單ニ保險契約ノ成立ヲ證明スル一手段ニ止マリ之ヲ缺クモ保險契約ノ成立ニ妨ケナキモノナリ故ニ他ノ一方ニ於テ保險證券ニ記載ス可キ事項ヲ法律ニ規定シタルハ前ノ規定ト相矛盾セルモノト謂ハサル可カラズ今日多クノ國ノ法典中猶斯ル規定アルモ之ニ關シテハ頗ル議論アル所ニシテ一八六七年佛國商法ヲ修正スルニ當リテハ削除說勝利ヲ占メタル位ナリ其後ノ編纂ニ成ル法典中獨

本邦ニ於ケル海上保險證券

保險證券ニ記載ス可キ事項
改商四〇三
關商四二六
中商四二〇

De V. 54

De V. 62

逸ノ法典ハ保險證券中ニ記載ス可キ事項ヲ列舉セス然ルニ法律ニ規定セル事項ヲ省略セハ保險契約ニ消長ヲ來スモノト考フルハ大ナル誤解ナリ何トナレハ保險契約ハ保險證券ヲ發行シテ初メテ成立スルモノニアラスシテ保險證券ハ單ニ保險契約ヲ證明スルノ一具ニ過キサレハナリ尤モ法律中規定ノ事項ヲ省略シタル保險證券ハ其性質ニ於テ法律上保險證券ノ名目ヲ下ス能ハサル可キモ保險契約ノ成立ヲ證明スル者タルニ於テハ毫モ妨ケアルノ理ナシ要スルニ法律規定ノ此等ノ事項ハ一モ重キヲ置クニ足ラス斯ル事項中當事者ニ於テ必要ト認ムルモノニ就テハ合意ノ上特ニ明記ス可キハ敢テ法律ノ規定ヲ待タサルナリ蓋シ斯ル事項ヲ列記シタル法律ノ精神ハ保險契約訂結ノ場合ニ通常保險證券ニ記載セラル可キ模範ヲ當事者ニ示スニアリ

舊商法六四六條ニ「保險證券には年月日を記し及び保險者若しくは其代人署名捺印し左の諸件を記載することを要す(一)保險の初日及び其期間(二)被保險物の十分精密なる記載(三)被保險額(四)保險料の額(五)保したる危険(六)保險申込人の氏名及被保險者の指示(七)保險の旨趣に重要な影響を及ぼす事情及び契約の特別なる條款あらは其條款」トアリテ其性質ヲ示シ又全六四二條ニハ(前略)「保險者は總ての場合に於て契約取結の後即時に保險證券を作りて被保險者に交付する義務を負ひ云々」トアリテ其作成及ヒ交付時期ヲ定ム又改正商法四〇三條ニハ「保險者は保險契約者の請求に因り保險證券を交付することを要す保險證券には左の事項を記載し保險者之に署名する

保險價額及保
險金額

ことを要す(一)保險の目的(二)保險者の負擔したる危険(三)保險價額を定めたるときは其價額(四)保險金額(五)保險料及び其支拂の方法(六)保險期間を定めたるときは其始期及び終期(七)保險契約者の氏名又は商號(八)保險契約の年月日(九)保險證券の作成地及び其作成の年月日トアリ

此等ノ條項中一、二、四、六、九等ハ茲ニ説明スルヲ要セサルモ他ノ條項ニ付テハ少シク説明ヲ要スルモノアリ先ツ第三號ニ付テ述ヘンニ船舶保險ノ場合ニハ保險金額ハ常ニ保險價額ノ五割乃至八割ナルヲ以テ此双方ヲ保險證券面ニ掲出スルヲ善シトスレトモ其他ノ場合例ヘハ積荷保險ノ如キハ何レカ一方ヲ記載スレハ足レリトス蓋シ積荷ノ保險ハ全額ヲ以テ付セラル、コト多キニヨリ保險價額ハ即チ是レ保險金額ナル場合多ケレハナリ次ニ第五號ニ付テ述ヘンニ積荷保險ノ場合ニ於ケル保險料ハ概子一回拂ナレハ其方法ノ如キ別ニ記載スルヲ要セサレトモ船舶保險ニアリテハ數回ニ分チ之ヲ拂込ムコトアリ斯ノ如キ場合ニハ其支拂方法ヲ定メ例ヘハ四回拂若クハ二回拂トシテ記載スヘント云フニアリ第七號保險契約者ハ保險ノ契約ヲ爲ス人ニシテ被保險者ナルコトアリ或ハ保險契約者ト被保險者ハ全ク相違セル場合アリ而シテ保險契約者ノ氏名及商號ハ多クノ國ノ保險證券ニハ之ヲ記載スルコト、ナレリ然レトモ佛國ノ如キニアリテハ仲立人ヲ通シテ保險契約ヲ爲ス場合或ハ其他ノ場合ニ於テモ被保險者ノ氏名ヲ出サス又保險契約者ノ氏名ヲモ出サスル、コトアリ即如此場合ハ所謂保險利益ヲ有スルモノ、勘定トシテ(Pour Compte de qu'il peut

保險料

保險契約者

保險契約年月
日

保險契約締結
ノ時刻ヲ記入
スルノ必要
佛商四四六
西商七三八
改商三三七

appartenir)ナル文句ヲ挿入ス是即保險契約ノ目的ノ上ニ利益ヲ有スル者之カ保險契約者トナルナリ第八號保險契約ノ年月日ハ保險證券作成ノ年月日トハ必スシモ同一ナラスシテ一ハ保險ノ契約ヲ取結ヒタル時ノ年月日ナリ他ハ保險證券作成ノ年月日ナリ保險契約締結ノ月日ヲ記入スルノ必要ハ後章重復保險ノ章ニ述フルカ如ク一ノ保險物件ニ對シ相次テ數多ノ保險契約ヲ爲セルトキハ最初ノ保險契約ノミ有効ニシテ次ノ保險契約ハ只最初ノ契約ヲ以テ填補セラレサル部分ニ對シテノミ効力ヲ有スル者トセリ而シテ其契約締結ノ日ノ前後ヲ知ラント欲セハ契約締結日ヲ保險證券ニ記入シ置クニ如カサルナリ猶保險契約年月日記載ノ要ハ危險ノ發生ニ際シ若クハ危險ノ既ニ經過セルトキ當事者ノ一方ガ其實ヲ知リテ取結ヒタル保險契約ハ無効トナルヲ以テナリ故ニ保險契約年月日記入ノ要ハ此ノ如ク大ナリト雖モ保險證券作成ノ年月日ハ單ニ其作成ノ時ヲ示スニ止マリ其要極メテ薄シ歐洲大陸ニ於テハ保險契約締結ノ時間ニ付午前ト午後トヲ區別シテ記入ス可キモノトセル所アリ或猶一層之ヲ精密ニシ契約シタル時刻ヲ記入ス可キコト、セル所アリ午前ト午後トヲ區別シテ記入ス可キ規定アル國ハ巴西佛蘭西ニシテ又時間ヲ記入スルヲ要スル國ハ西班牙埃及土耳其智利墨西哥等ノ諸國トス是レ畢竟前ニ述ヘタルカ如ク重復保險及危險發生ノ時期ニ關スルニ理由ニ因ルナリ本邦改正商法ニ依レハ重復保險ノトキ同日ニ取結ヒタル保險契約ハ其各保險金額ニ割當テ辨償ノ責ニ任スルノ規定ナルヲ以テ時間ヲ記入スル必要ヲ見サルモ已ニ危險

發生後ノ契約ナルヤ若クハ危險既ニ經過後ノ契約ナルヤ否ヤヲ知ラント欲セハ時間ヲ記入スルハ極メテ肝要ナリ何トナレハ危險ノ發生シタル事實若クハ危險ノ既ニ業ニ經過セル事實ノ如キハ保險契約ノ當時ニ於テ當事者之ヲ知り居リシヤ否ヤヲ證明スルハ頗ル困難ナルコトニシテ例ヘハ契約ノ當時ニハ之ヲ知ラサリシモ契約後直ニ世間一般ニ其危險ノ風聞傳播セルコトアリ又契約ヲ結フ時ト其危險ノ通知ヲ得タル時トハ間髪ヲ容レサル場合アリ勿論是等風聞ノ傳播若クハ通知ノ到着力契約締結ノ前ナリシヤ或ハ後ナリシヤハ他ノ方法ニ依リテ證明スルコトヲ得可キ場合ナキニシモアラサレトモ而モ保險證券ニ契約訂結ノ時刻ヲ明記スルノ便利ナルニ加カサルナリ而シテ保險證券ニ契約ノ時間ヲ記入スルノ必要ハ此ノ如シト雖トモ是頗ル繁ニ堪ヘサルヲ以テ實際ニ於テハ之ヲ省略スルコト多シ

一般ノ保險證券ニ付法律ノ規定スル所ハ以上述フル所ノ如シ尙海上保險證券ニ就テハ本邦改正商法六六一條に「海上保險證券には第四〇三條第二項に掲げたる事項の外左の事項を記載するを要す

- (一) 船舶を保險に付したる場合に於ては其船舶の名稱國籍並に種類船長の氏名及發航港到達港又は寄航港の定めあるときは其港名
- (二) 積荷ヲ保險ニ付シ又は積荷の到達によりて得可キ利益若クは報酬を保險に付したる場合に於

海上保險證券ニ特ニ記載スヘキ事項

ては船舶の名稱國籍並に種類船積港及陸揚港」

西商七三八
伊商六〇五
Des. VI. 3

改商六六一

船長ノ氏名

(Tow. 17-48)

トアリ然ルニ全修正案六五八條ニ依レハ積荷ノ保險證券中ニモ猶船舶保險證券ト同シク船舶ノ噸數及船長ノ氏名等ヲ以テ必要事項トセリ外國ニ於テモ西班牙伊太利中央亞米利加若クハ南米諸國ノ如キハ總噸數及船長ノ氏名等ヲ以テ猶積荷保險證券ノ必要事項トナスト雖モ實際上斯ル事項ノ必要ナル場合ハ少ナキノミナラス是等ノ事項ヲ調査シテ一々積荷保險證券中ニ記入スルハ不便尠カラス去レハ此繁ヲ避ケンカ爲メ西班牙伊太利等ニ於テハ保險證券中ニ特約條項ヲ設ケ以テ商法ニ規定セル記載事項ヲ缺クトキト雖モ保險契約ノ効力ニ毫モ影響ヲ及ボサル旨ヲ契約スルコトアリ要スルニ積荷保險ノ場合ニ於テモ猶船舶ノ總噸數船長ノ氏名ヲ記入スルヲ要ストハ規定ハ其理由ニ乏シク徒ニ不便ヲ當事者ニ與フルモノト謂ハサル可カラス改正商法積荷ノ保險證券中是等ノ事項ヲ省略シタルハ極メテ其當ヲ得タルモノナリ

然レトモ保險證券中船長ノ氏名ヲ記入スル欄アルコトハ歐洲各國ノ慣例皆一樣ニシテ殊ニ英國ニ於テハ之ニ附加スルニ「或ハ何人ニテモ船長トシテ乗組メル者」(Or whosoever else shall go for Master) ナル字句ヲ以テセリ蓋シ理論上船長ノ氏名ヲ必要トセルハ是レ其技倆ハ危險ヲ定ムル上ニ一大關係ヲ有スレハナリ故ニ特ニ指定シタル航路ニシテ其船長ノ技倆ヲ斟酌シ保險料ヲ定メ危險ヲ引受ケタル場合ノ如キハ船長ノ氏名ヲ記載スヘシト雖モ實際今日英國ニ於テ使用セル海上

Act. art. 24
H.I. art. 24

保險證券ハ船長ノ氏名ヲ記載セサルモノ多ク其記載アルモノハ一通ノ保險證券中辛シテ一通ノ割合ニ過キササルヲ以テモ其一班ヲ推知スルニ足ラン而シテ船長ノ氏名ヲ記載スルハ蓋シ數十年前斯業ノ未タ幼稚ナリシ時代ノ慣例ニ過キス斯ノ如キ次第ナレハ一八九四年一八九八年ノ英國海上保險法案ニ於テモ保險證券ニ記載スヘキ條項ヲ列擧セル中船長ノ氏名ナル項目ノ存スルヲ見ス又本邦改正商法六六四條ニハ「保險契約中に船長を指定したる時と雖も船長の變更は契約の効力に影響を及ぼさず」と規定セリ

保險證券ノ發行數

保險證券ハ爲替手形船荷證券ト同シク三通若クハ三通ヲ發行スルコトアリ本邦ニテハ本證券ハ一通ヲ限リ他ニ副證券一通乃至三通ヲ發行スル慣習ナレトモ外國ニ於テハ同効力ノ證券三通乃至三通ヲ發行スルコトアリ此ノ如キ場合ニハ其結尾ニ本證券ト同日附及ヒ同効力ノ證券三通若クハ三通ヲ發行シタルニヨリ其内何レニテモ一通其効力ヲ現ハシタルトキハ他ハ數通ハ自ラ無効ニ歸スルキヤ (So many policies all of same tenor and date, one of them being accomplished the others are stand void.) ナ記載スルヲ常トス尤モ海外ニ於テモ本邦ノ如ク本證券一通ノ外ニ副證券 (Duplicate) ヲ發行スルコトナシトセス斯ク數通ヲ作成スル要ハ恰モ船荷證券若クハ爲替手形ニ於ケルカ如ク保險證券ナルモノハ或ル特別ナル場合ノ外他ノ荷爲替ニ關スル諸證書ト同シク荷爲替ヲ取組ミタル銀行ノ取引先マテ送付セラル、モノナルカ故ニ唯一通ニテハ中途紛失等ノ虞アル

英國ニ於ケル特例

ニ因ル而シテ保險付積荷ヲ以テ荷爲替ヲ取組ム場合ニハ船荷證券ト同様ニ發行總數ヲ銀行者ニ引渡スヲ要ス但シ本邦ノ如ク副證券ヲ使用スル所ニテハ本證券ノミヲ引渡セハ足レリ

英國ニ於テハ保險證券ノ發行ニ付キ他國ト稍其趣ヲ異ニスルモノアリ即チ全國へ輸入スル積荷ヲ保險ニ付シタルトキハ勿論全國ヨリ輸出スル積荷ヲ保險ニ付スルニ當リテモ其賠償金ノ支拂地ハ契約ニヨリ倫敦ト定メラル、コト多ク殊ニズいぞ組合ノ引受ニ係ルモノハ其支拂地ハ皆之レヲ倫敦トセリ此場合ニハ保險證券ハ唯一通ヲ限リ發行スルモノニシテ荷爲替取組ノ際出荷人ハ之ヲ倫敦銀行者ニ他ノ書類ト共ニ交付シ倫敦銀行者ハ此證券ヲ自己ノ手許ニ留メ置キ其代トシテ保險付證 (Policy Retaining Memo) ト稱スル本書附録ニ示スカ如キモノヲ作成シ之ヲ以テ該積荷ノ陸揚港ナル取引先ニ送リ以テ保險付ノ證明トナス而シテ遭難ノ起レル場合ニハ先ヅ荷受人ヨリ陸揚港所在ノ保險會社代理店ニ申出テ填補額ヲ協定シタル上倫敦銀行者ニ通知ヲ發スルトキ小該銀行ハ保險證券ヲ保險會社ニ致シ賠償金受領手續ニ及ブコトヲ得

外國ノ銀行ニ於テ荷爲替ヲ取組マントセハ其發行シタル丈ケノ保險證券ヲ悉ク銀行者ニ引渡スニ非サレハ之ヲ承諾スルコト無シ然ルニ本邦ニテハ此點ニ付キ全ク無規律ニシテ甚シキニ至リテハ單ニ副證券ノミニテ荷爲替ノ取組ヲ承諾スル銀行アリト云フ斯ノ如キハ固ヨリ小銀行ノ爲ス所ニ過キサレトモ一朝遭難ノ起ルニ及ヒテハ紛議ノ生スル原因トナルモノニシテ銀行業及ヒ保險業

海上保險通帳

ノ爲メニ大ニ憂慮ス可キコト、云フヘシ

本邦ニ於ケル海上保險會社方所謂得意先ナル被保險者ト保險契約ヲナスニ當リテハ一々保險證券ヲ作成スル代リニ保險通帳ナルモノヲ用フルコト一般ニ行ハル其体裁ハ初葉ニ普通保險證券ニ記載セラルベキ條項ヲ列擧シ次葉以下ハ保險契約ノ成立スル毎ニ各契約ノ要件ヲ記入シ且此等ノ契約ハ初葉ニ記載シタル條項ニ從フモノタルコトヲ定メ保險者之ニ署名捺印スルモノニシテ要スルニ普通ノ保險證券ヲ幾葉モ集メテ一綴トナシタルモノト看做スコトヲ得ヘシ海外ニ於テモ之ニ類スル通帳ヲ用フル所アリト雖モ此等ハ概テ豫定保險ノ場合ニ行ハル、モノニシテ畢竟通帳ハ其契約セル危險ノ始マル毎ニ一々確定ノ申込ヲ受クルニ當リ承諾狀ヲ發行スルノ手數ヲ省略セルニ過ス故ニ本邦ニ於ケルモノトハ根本ニ於テ大ニ其趣ヲ異ニセリ

少時間内ニ荷爲替ヲ取組マントスルトキハ

遠洋航海ニ於テハ積荷ノ手續ニ比較的時日ヲ要スルコト多ク從テ船主ハ出帆ノ數日前既ニ積荷ノ申込ヲ謝絶スルヲ以テ荷爲替ヲ取組マントスル貨主ハ其間ニ船主ヨリ船荷證券ヲ受取リ之ヲ海上保險會社ニ示シ保險契約ヲ結ヒテ保險證券ヲ得其他ノ必要書類ト共ニ之ヲ銀行者ニ渡シ正式ノ手續ヲ踐ムコトヲ得レトモ沿岸航海ニ在テハ積荷申込ノ締切リト船舶出帆トノ間ニ時間少キヲ以テ貨主ハ右ノ如キ正式ノ手續ヲ踐ミテ荷爲替ヲ取組ム暇ナク頗ル不都合ヲ感スルコトナシトセス此ノ如キ場合ニ當リ本邦ニ於ケル海上保險會社ハ被保險者ノ便利ヲ圖リ特別ノ處置ヲナスコト

引取テ船荷證券面ニ何カ會社保險付ナル捺印ヲ捺シテ一時正式ノ保險證券ニ代ナルトキハ銀行ヲテモ此印ニ信用ヲ置キ荷爲替ノ取組ヲ承諾ス尤モ此場合ニハ後ニ至リ正式ノ保險證券ヲ與フルモノタルハ論ヲ俵タズ此方法タルヤ甚タ簡便ナルカ如シト雖モ其確實ナル點ニ於テハ後ニ説明スル所ノ豫定保險證券ヲ用フルニ若カス況ンヤ全ク船荷證券ヲ缺クモ初ヨリ正式ノ保險證券ニ目リ保險契約ヲ取結フコトヲ得ルニ於テヤ

海上保險證券ノ種類

海上保險證券ハ之ヲ金額ニヨリテ區別スルトキハ確定保險證券 (Valued Policy) 及ヒ豫定保險證券 (Open Policy) ノ二トナリ之ヲ船舶ニヨリテ區別スルトキハ船名確定保險證券 (Named Policy) 及ヒ船名未詳保險證券 (Floating Policy) ノ二トナル

確定保險證券

豫定保險證券

確定保險證券トハ普通ノ保險證券ニシテ前ニ述ヘタル諸要件ヲ具備スル者ヲ云フ從テ船舶モ定マリ居ル者ナレハ此點ニ於テハ船名確定保險證券ヲモ兼ヌル者ナリ豫定保險證券トハ保險契約ノ目的ノ價額未タ全ク判然セサルトキ又ハ其概算額ハ分明ナルモ確報ヲ得サレハ精密ナル價額ヲ決定スルヲ得サルトキ又ハ積荷ノ總額ハ分明アルモ之ヲ分載シタル各船舶ノ積載額ヲ知ルコト能ハサルトキ等ニ其金額ニ關セス豫メ保險契約ヲ爲ス場合ニ保險者ヨリ被保險者ニ交付スル證券ニシテ本邦ノ所謂豫定保險證券 (Provisional Cover) ハ此中ニ屬スル者ナリ而シテ同シク豫定保險ト云フモ金額品名船名共ニ未詳ナル時ハ契約ノ際ニハ法律上未タ保險契約トシテ効力ヲ有セス只其船

本邦ノ所謂豫定保險證券

積ニ着手スルニ至リ初メテ保險契約成立スルモノトス然ルニ本邦ニ於テ行ハル、豫定保險契約トハ豫メ、保險金額ヲ定メ、積載船名及ヒ積荷ノ品名性質數量中ニテ已ニ確定セルモノハ之ヲ證券面ニ記入シ否ラサルモノハ其確定スルヲ待チテ記入スル約束ニテ取結フ所ノ契約ニシテ其保險金額ノ如キ固ヨリ豫定シタルモノナレハ後ニ至リ多少ノ増減ヲ來スハ免レサル所ナリ而シテ此ノ如キ場合ノ豫定保險契約ニハ別ニ書式アルニ非ス普通保險證券ノ表面ニ豫定ノ二字ヲ朱印シ未タ確定セサル要件ニ付テハ其未詳ノ旨ヲ記載シ置クニ過キス此種ノ保險契約ハ被保險者ニ取リ極メテ便利ナルヲ以テ本邦ニ於テハ積荷ノ輸出入共ニ之ヲ使用スルコト多シ斯クテ豫定保險ノ申込ヲ爲シタル後要件確定セバ被保險者ハ遲滞ナク之ヲ保險者ニ通知シテ前ニ受取タル豫定保險證券ヲ普通ノ保險證券ニ引換フルヲ要ス然ルニ積荷到着後ニ非サレハ要件確定セサルカ如キ場合ニアリテハ保險料ノ計算其他ニ於テ保險者ハ不利益ヲ感スルコト懸カラス尤モ現今本邦ニ於テ行ハル、如ク豫定保險金額ト確定保險金額トカ常ニ大差ヲ生セサレハ此懸少シト雖モ若シ此兩者間ニ甚シキ差違アル時ハ保險者ニ於テモ自家ノ利益ヲ保護スル必要ヨリ被保險者ヲシテ船積港ニ於ケル各種ノ證明書類即チ船荷證券相場表等ニヨリ證明セシムルコトアリ

極メテ便利ナル一種ノ特約即チ所謂手板

本邦ニ於テハ其他尙保險者ト所謂得意先ト豫メ特約ヲ結ヒテ豫定保險ニ代フルニ一種ノ便法ヲ以テスルコトアリ即チ被保險者カ各地ヨリ輸入シ若クハ各地ヘ輸出スル貨物ハ別ニ保險契約ノ申

本邦ニ於ケル所謂特約

海外ニ於ケル豫定保險證券

船名未詳保險

込無クトモ一定期間毎ニ一括シテ保險契約ヲ取結ヒタルトキノ如ク取扱フモノニシテ金額及ヒ其他ノ要件ハ之ヲ被保險者ヨリ通知スルカ若クハ手板調下稱シ保險者カ自ラ汽船會社ノ積荷目録ニヨリテ調査シ豫メ協定シタル率ニ從ヒテ保險料ヲ徵收シ又災害ノ起リタル場合ニモ豫メ定メタル填補額ヲ標準トシテ之カ填補ノ責ヲ負フモノナリ例ヘハ或商人カ各地ヨリ自己ノ商店ニ輸入スル商品ニ付テ特約ヲ結ヒ一船ノ積込總額ヲ限リ且各種ノ商品ニ付キテ夫々保險料ノ率ヲ定ムルトキハ一定期間内ノ總輸入額ハ何時ニテモ之ヲ知ルヲ得ヘク從テ其保險料ヲ算定スルコト容易ナリ此種ノ契約ハ被保險者カ至大ノ信用ヲ有スル場合ニノミ行ハル、所ニシテ固ヨリ保險證券ヲ發行スルコト無ク只一葉ノ特約書ヲ以テ其期間内ノ保險證券ニ代用スルモノナリ然レトモ茲ニ注意スヘキハ本邦商人カ通俗的ニ特約ヲ結フト稱スルハ斯ノ如キ場合ヲ指スモノニアラスシテ只其保險會社ノ所謂得意先ナルコトヲ意味スル極メテ簡單ナル約束ニ過キス故ニ保險契約ヲナサントセハ其都度申込ヲ要スルハ勿論保險證券ノ如キモ一々之ヲ發行スルモノナレハ此兩者ヲ混同セサランコトヲ望ム

海外ニ於ケル豫定保險證券ハ普通ノ保險證券ト異ナル所少ナク只其未詳ノ要件ヲ或ハ白地トナシ或ハ其概略ヲ掲ケ表面ニ Open ナル文字ヲ朱書シ若クハ捺印スルニ過キス

船名未詳保險證券 (Floating Policy) ト豫定保險證券 (Open Policy) トハ屢々混全シテ用ヒラ

ル而モ實際ニ於テハ其區別ヲ立テサルコト多シ然リト雖モ其性質ニ於テハ大ニ相違スル所アリ抑
モ船名未詳ノ保險證券ハ昔ヨリ行ハル、所ニシテ所謂 *Polices in quavis* ト稱スルモノ是ナリ要
スルニ貨物ヲ積載スル船名ノ未定ナル場合ニ發行スル保險證券ナリ豫定保險證券トハ船名未詳ニ
シテ且積込貨物若クハ金額ノ一部若クハ全部トモ未詳ナル場合ノ保險證券ナリ而シテ此場合ニハ
保險證券ヲ發行シタル時ニ保險契約ハ成立スルニ非スシテ貨物ヲ積込ミタルトキ即危險ノ開始セ
ルトキ契約ハ成立セルモノト見做サル然ルニ船名未詳ノ保險證券ニ在テハ保險證券發行ノ當時ニ
已ニ契約ハ成立スルモノニシテ被保險者若クハ保險契約カ者其積込船名ヲ知リタルトキ其船名ノ
ミテ被保險者ニ通知ノ義務ヲ有スルニ止マル

豫定保險ハ或期間ヲ定メテ契約スルコト多ク通例長キチ一今年トスルモ歐洲大陸ノ如キニ有テ
ハ或ハ二今年乃至五今年ノ契約ヲ結フコトナキニ非ス船名未詳ノ保險證券ハ船名未定ナル者ナレ
ハ船名確定セハ被保險者ニ其通知ヲ爲スニ止マルト雖モ豫定保險ノ場合ニ有テハ積荷若クハ金額船
名等明瞭ナル度毎ニ一々被保險者ニ確定ノ申込ヲ爲ス可ク此申込ニヨリ被保險者ハ更ニ之ニ對シテ
普通ノ保險證券ヲ發行シテ先ニ作成シタル豫定保險證券ト引換ヘ或ハ又期間ヲ定メテ此種ノ契約
ヲ結ヘル場合ニハ既ニ發行セル保險證券ニ被保險者ノ申込ニヨリ船名航路金額保險料等ヲ裏書シ
被保險者之ニ署名シテ普通ノ保險證券ノ發行ニ代フルコトアリ又一々保險證券ヲ發行スルコトヲ略

シ單ニ承諾狀ヲ發行シ又ハ被保險者ヨリノ申込ヲ記録シテ之ニ依テ保險料ヲ計算スルコトアリ

豫定保險契約ハ之ヲ細別スルトキハ左ノ二種ト爲スコトヲ得ヘシ

第一 被保險者ノ隨意ニ危險ヲ撰フコトヲ得ル方法ニ依ルモノニシテ或一定ノ期限内ニ被保險
者ヨリ保險ニ付セント欲スル危險ヲ被保險者ニ申出テ以テ保險契約ヲ訂結スルモノトス故ニ此方
法ニ依ルトキハ被保險者ハ其自己カ保險ニ付セントスル危險ヲ申出テサル可カラス其申出ヲ爲サ
ハルトキハ保險契約ハ成立セス故ニ此場合ニハ其中込ヲナサリシ時ハ危險ノ發生スルコトアル
モ被保險者ニ於テ責任ナシ此種ノ豫定保險ハ所謂變則ノ豫定保險ニシテ豫メ發行セル保險證券若ク
ハ特約書ハ豫定保險證券 (*Open Policy*) ノ名ヲ付スルト雖モ其實ハ然ラス前ニ述ヘタル本邦俗稱
特約ハ稍之ニ類スルモノニシテ歐洲ニ於テハ此種ノ保險契約ハ既ニ廢滅ニ歸セリト云フ

第二 此種ノ豫定保險證券ハ眞ノ豫定保險契約ニヨリ發行セラレタル保險證券ナリ眞ノ豫定保
險契約トハ例ヘハ被保險者ノ輸出入ニ係ル總テノ貨物ハ之ヲ被保險者ニ對シ保險ニ付シタル者ト見
做スコトヲ豫メ契約スルモノニシテ此契約ニヨリ被保險者ハ被保險者ヨリ豫定保險證券ヲ受取り置
キ其契約ノ目的物タル積込貨物ニ付其積載船名金額或ハ航路等確定ノ上ハ一々被保險者ヨリ保險
者ニ申出ツヘキモノトス尤モ其積荷ニ對スル保險契約ハ被保險者ヨリノ確定ノ通知ヲ待タス其積
荷ヲ積込ミタルトキ即危險ノ開始ト共ニ成立スルモノナリ

豫定保險ノ保
險料

YIN. 43

豫定保險ノ場合ニアリテ保險料ノ割合ハ豫メ一定スルコトアリ或ハ其時ノ相場ニ依ルアリ而シテ保險料ノ金額ハ被保險者ヨリノ通告ニヨリ算出スルモノナレハ被保險者ニ十分信用アルニ非レハ保險者ハ不利益ヲ蒙ルコトアリ何トナレハ既ニ無事ニ經過セル危險ニ對シテハ確定ノ申込ヲ爲サス或ハ金額ヲ偽リテ保險料ノ減少ヲ圖ルノ餘地アレハナリ歐洲諸國ノ如ク信用發達セル國ニアリテ猶且此弊ヲ觀ルコトナキニ非ス況ンヤ本邦ニ於テチヤ而モ此種ノ保險契約ニアリテハ危險ノ開始ト同時ニ保險契約ハ成立スル者ナレハ保險者ニ對シ被保險者ノ爲スキ通告ノ遲速ハ保險者ニ取リ利害ノ關係特ニ大ナル場合アリソハ再保險ノ章ニ詳述スルカ如ク保險者ハ豫定保險ニヨリ引受ケタル危險ノ一部若クハ全部ヲ他ノ保險者ニ對シ再保險ニ付スルコト行ハル然ルニ被保險者カ其通告ヲ怠リタル爲メ再保險ヲ爲スノ機會ヲ逸シ意外ノ損失ヲ蒙ルコトアリ故ニ本邦改正商法ハ此點ニ注意シ豫定保險ノ場合ニハ保險者ニ對シテ被保險者ハ通告ヲ爲スノ義務アル者トシ若シ之ヲ怠リタルトキハ其保險契約ハ無効ニ歸ス可キモノトセリ歐米諸國ニ於テハ斯ル場合ニハ被保險者ガ其通告ヲ怠リタルニ因リ保險者ノ蒙ムル可キ損害ヲ賠償スルハ責アル者トセルハ多クノ實例ニ徴シテ明ナリ然ルニ獨逸ノゑいれんべるヒ (Hirshberg) 氏ノ如キハ無効說ヲ主張シテ曰ク被保險者ガ若シ重大ナル過失ニヨリ其通告ヲ怠リタル場合ニハ保險者ハ全部ノ危險ニ對シテ填補ノ責任ヲ免カル可シト按スルニ被保險者其通告ヲ怠リタルニ因リ保險者ノ被ムル可キ損害ノ額

被保險者カ申
込テ怠ルヨリ
生スル結果

改商六六六
MAYN
IAOYI

獨商
二一

二一

YIN. 45

YIN. 30

YIN. 41

承諾狀

略式保險證券

ヲ證明スルハ保險者ニ取リテ實際頗ブル困難ナル事ナラン故ニ條理ノ存スル所ハ漸ク之ヲ措キ其契約ヲ無効トセルハ實際ノ便宜ニ出テタルモノナルベシ

尙海外ニ於テハ保險者ヨリ承諾狀 (Covering Note) ナルモノヲ發行シテ保險契約ヲナスコトアリ是レ亦豫定保險證券ト全シク其記載スヘキ要件確定シタル後ハ正式ノ保險證券ト引換チナスモノニシテ被保險者ニ取リ甚タ便利ナルモノナリ而シテ其法律上ノ効力ニ付テハ學者間ニ種々ノ說アリト雖モ實際上普通ノ海上保險證券ト全一ノ効力アリト認メラル、モノナリ其書式ハ普通ノ保險證券ヲ省略シタルモノニシテ只其要件ノミヲ記載シ其他保險證券ニ必要ナル一般ノ條項ハ其會社ノ發行ニ係ル正式ノ海上保險證券ニ據ル旨ヲ記載スルモノナレハ現今本邦ニ於テ使用スル通帳ヲ分離シタルモノト見テ殆ント大差無シ本邦ニ於テモ從前ハ之ヲ使用シタリシカ現今ニ於テハ殆ント之ヲ用フル者無シ然レトモ外國ニ於テハ其方法ノ簡便ナルト且印稅ヲ脱シ得ルトノ二點ヨリシテ承諾狀ニヨリ海上保險契約ヲ爲ス者甚カラス而シテ承諾狀ハ金額其他ノ要件未ダ確定セサル場合ハ勿論此等ノ要件悉ク確定シタル場合ニモ一時保險證券ニ代用セラル、コトアリ

又海外ノ保險者中ニハ略式保險證券 (Risk Note) ナルモノヲ使用スルコトアリ其書式ニ至リテハ承諾狀ト大同小異ニシテ若シ強テ之ヲ區別セントスレハ其使用ノ點ヨリ觀察スル外ナシ即チ前者ハ多ク豫定ノ場合ニ用非ラル、モ後者ハ要件確定ノ後ニ全ク普通ノ保險證券ニ代用スル目的ヲ

以テ作成セラル、差違アルノミ故ニ前者ニ在リテハ他日普通ノ保險證券ト引換フル時到ルヘシト雖モ後者ニ在リテハ其目的全ク普通ノ保險證券ノ代用ナレハ後日引換チナスコト無シ

保險證券ノ種類ハ以上記載スルモノ、外猶英國ニ於テハ所謂 Running Policy ト稱スルモノアリ恰モ豫定保險證券ト全様ニシテ一枚ノ保險證券ヲ以テ引續キ起ルヘキ危險ニ付保險ヲ契約スルナリ而シテ斯ル場合ニハ其契約ニ係ルモノ、中確定セルモノニ對シテハ時々被保險者ヨリ之カ通告ヲ爲シ保險證券ニ裏書シ以テ契約ノ成立ヲ證スルモノトス

要スルニ本邦ニ於テ所謂豫定保險ト稱スルモノト歐米先進國ニ於テ行ハル、豫定保險トハ少シク其趣チ異ニスル者ニシテ本邦ニ在リテハ豫定ノ場合ト雖モ要件ノ一ハ少クトモ確定スルニ非サレハ保險者ハ保險契約ノ申込ニ應セサルヲ通常トス例ヘハ金額ニシテ概定セラル、カ又ハ積荷ノ品名及ヒ填補額ノ標準ニシテ確定スルカ二者其一ニ出ルヲ要ス然ルニ海外ニ在リテハ豫定ノ範圍斯ノ如ク狭少ナルモノニ非ス極端ニ云ヘハ此等要件ノ總テカ未詳ニ屬スル場合ニテモ尙豫定保險契約ヲナシ得ル途備ハレリ是レ畢竟當事者カ互ニ其信用ヲ重ニスル美果ニシテ本邦ノ如ク萬事ニ信用ノ發達セサル所ニテ斯ル方法ヲ採ランニハ保險者カ被ル所ノ不利益蓋シ僅少ニ非サルヘシ加之本邦ニテハ超過(Excess)額ニ對スル再保險即チ金額未詳ノ場合ニ一保險者カ或額ヲ限リテ保險ヲ引受ケ其殘餘ヲ他ノ保險者ニテ負擔スル方法若クハ豫定再保險 (Re-insurance Open Cover

らんにくぐほりしお

Dea.VI.121

本邦ト歐米先進國トノ信用ノ差違

豫定保險ト荷爲替トノ關係

System) 未タ普子ク行ハサルヲ以テモ歐米諸國ノ豫定保險ハ本邦ノ現狀ニ適セサルヲ知ルニ足ル

ノミ

歐米諸國ニテハ超過額ニ對スル再保險ノ方法盛ニ行ハレ東洋各地ヨリ輸入スル貨物ノ如キハ概子陸揚港ニ於テ豫定保險ニ付スル場合多キニ居ル例ヘハ横濱ヨリ倫敦ニ向ケ貨物ヲ積送ル場合ニ此積荷ニ對スル保險ハ特別ノ契約アルモノ、外概子陸揚港ナル倫敦ニテ豫定保險ニ付セラル、ヲ通例トス是レ蓋シ倫敦其他歐米ノ各港ニハ海上保險業者數多アレハ競争ノ結果其保險料比較的低廉ナルト且保險者ノ信用大ナルヲ以テ契約ノ安全ヲ期スルコトヲ得ルトニ因ルモノナラン而シテ斯ノ如キ場合ニ横濱ノ輸出商ハ海上保險證券無クシテ如何ナル方法ニヨリ荷爲替ヲ取組ムカヲ説明センハ英國ニアル輸入商ハ該積荷ヲ豫定保險ニ付シタル旨ヲ横濱ノ輸出商ト常ニ取引ヲ爲ス銀行ノ倫敦支店又ハ代理店若クハ其取引先ニ通知スルカ或ハ豫定保險證券供託ノ手續ニ及ヘハ倫敦ノ銀行ヨリ横濱ノ銀行ニ宛テ同様ノ通知ヲ發スルニヨリ倫敦ノ商人ハ横濱ノ輸出商ヘ向ケ保險ハ倫敦ニ於テ取結アル旨ヲ通知スヘシ故ニ横濱ノ輸出商ハ別ニ保險證券無キモ能ク荷爲替ヲ取組ムコトヲ得ルナリ又或場合ニ於テハ直接ニ豫定保險證券ヲ倫敦ヨリ横濱ノ輸出商ニ郵送シ之ヲ以テ荷爲替ヲ取組ム方法無キニ非スト雖モコハ却テ不便ナル場合多シ

歐米各國ノ大銀行中ニハ豫メ海上保險會社ト豫定保險ノ契約ヲナシ世界ノ各地ヨリ自行ニ向ケ

赤荷證券

荷爲替ヲ付シタル一切ノ貨物ハ倫敦ニ於テ銀行自ラ保險ニ付スルコトヲ約スルモノト勘カラス彼ノ東洋地方ニ於テ多ク行ハル、所謂赤荷證券 (Red Bill of Lading) ノ如キモ稍之ト趣チ同フスルモノニシテ汽船會社ハ貨主ニ代リテ海上保險會社ト積荷保險ノ契約ヲナス尤モ此場合ニ用フル證券ハ船荷證券ト海上保險證券トヲ兼子タルモノナレトモ汽船會社ハ貨主ノ代理人トナリテ保險契約ヲナスニ過キサレハ自ラ損害填補ノ責ニ任セサルハ勿論ナリ要スルニ信用發達ノ程度如何ニヨリ以上述ヘ來リタル各種ノ便法モ或ハ利益ヲ來シ或ハ弊害ヲ招クニ至ルモノナレハ保險業者タルモノハ大ニ注意スル所無カル可ラス

保險契約ニ因リ生スル權利ハ其目的物ノ讓渡ト共ニ移轉ス可キナリ

非認主義

Art. I. 112
Des. VI. 121

被保險者カ保險ノ目的物ヲ第三者ニ移轉シタルトキハ之ト同時ニ保險契約ニヨリテ生スル權利ヲモ讓渡シタルモノト見做ス可キヤ否ヤニ就テハ各國其規定區々ニシテ未ダ一定セス之ヲ認メサル國ニ於テハ保險契約ハ保險者ノ側ヨリ見レハ所謂對人契約ニシテ保險證券ニ記載セル人ニ對シ其保險ノ目的物ノ蒙ムリタル損害ノ填補ヲ爲ス可キ約束ニシテ其保險セル危險ノ繼續期間ニ保險ノ目的物ノ上ニ所有權ヲ有スル人ニ填補ス可キ契約ニ非ス故ニ保險ノ目的物ヲ第三者ニ讓渡シタルトキハ之ヲ以テ直ニ其保險契約ニ因テ生スル權利カ其目的物ノ讓受人ニ移轉スルモノト云フ可カラス保險ノ目的物ノ讓渡ト同時ニ其權利ヲ移轉セント欲セハ其權利ノ讓渡ニ就テ當事者間ニ意思ノ存在ス可キハ勿論保險者ニ對シテ其讓渡ノ意思ノ存在セルコトヲ知ラシムルヲ必要トス其

伊商四三九
是認主義

獨商 舊九〇四
新八九四
自保 三〇三
和商 二六三

(I. A.
261-263
Valr. V.
110-111

萬商六四〇
改商四〇四

保險證券ノ要

手段トシテハ通例保險證券ニ裏書スルコト、ナレリ故ニ保險ノ目的物ヲ讓受ケタルコト及保險證券ノ裏書ヲ經タルコトノ兩者アリテ初メテ其契約ニ因リテ生スル權利ノ移轉ヲ得タルモノナリト謂フニアリ英米兩國ハ勿論伊太利ノ如キモ此規定ヲ採用セルモノ、如シ然ルニ他ノ歐洲大陸諸國及本邦ノ如キハ其詳細ノ點ニ至リテハ多少ノ相違アルモ原則トシテハ被保險者カ保險ノ目的物ヲ第三者ニ讓渡シタルトキハ是レト全時ニ保險契約ニ因テ生スル權利ヲモ讓渡シタルモノト見做ス可キカ故ニ之ヲ讓受ケタルモノハ別段ノ手續ヲ要セスシテ當然其保險契約ヨリ生スル權利ヲモ取得スルナリ此點ニ就テハ各國ノ規定區々ナルカ故ニ一八八五年わんどわーニ開會セル萬國商法會議ニ於テモ問題トナレリ全會議ニ於テハ「保險證券又ハ其讓渡行爲中ニ反對ノ條件アルニ非レハ保險ノ目的物ノ讓渡アリタルトキハ保險料支拂ノ前後ヲ問ハス保險ノ權利ヲモ讓渡シタルモノト見做スコトヲ得保險者ハ讓渡ノ結果トシテ増加シタル危險ニ對シテハ其責ヲ免カル、コトヲ得此規定ハ保險證券カ指圖人持參人若クハ民法ノ規定ニ從テ權利ノ移轉ス可キ場合ノ何レヲ問ハス之ヲ適用ス云々」ト決議セリ本邦改正商法ノ規定ハ此決議ニ倣ヘルモノナリ

右ニ述ブルカ如ク保險契約ニ因テ生スル權利ハ當然移轉スヘキ者トナリナルニ拘ラス保險證券ノ形式ノ如何ニヨリテハ保險者ト權利ヲ取得シタルモノトノ間ニ於テハ多少ノ相違ヲ生スルハ勿論ナリ何トナレハ保險證券ニハ保險金受取人ノ氏名ヲ指示セル所謂記名式アリ或ハ無記名式アリ

又指名ニシテ且持參人ニ支拂フ可キコト、ナレルモノアリ或ハ指圖式トナリナルモノアリテ此四ノ場合ニ付多少ノ相違アルモノナリ本邦保險證券ハ所謂指圖式ニ屬ス今此等ノ各場合ニ付其移轉ノ方法ヲ概説ス可シ

第一無記名式 (Pour Compte d'ami, Pour Compte de qui il appartient) ニアリテハ其保險ノ目的物ノ所有者ナルコトノ證明ヲ立テタル人ニ對シテ保險金ノ辨償ヲ爲スハ當然ナリ何トナレハ其保險ノ目的物ヲ他ニ讓渡セハ其讓渡ト共ニ讓受人ハ權利ヲ取得セルモノナレハナリ

第二指名ニシテ且持參人ニ保險金ヲ拂渡ス可キ契約ナルトキハ第一ト同様ニ其保險證券ヲ持參シ且其保險ノ目的物ニ付權利ヲ有スルコトヲ證明スルモノニ對シテ保險金ヲ拂渡スナリ

右ニ述フルカ如ク第一第二ノ場合ニ就テハ至極簡單ナリ何トナレハ保險契約ニ依テ生スル權利ハ目的物ノ讓渡ト共ニ轉讓ス可キモノト認メラル、ヲ以テナリ

第三記名式又ハ指圖式ナルトキハ商法ニ別段ノ規定ナキトキハ民法上ノ手續ヲ要スルナリ本邦ノ如キハ此點ニ就テハ民法ノ規定ニ從ヘハ記名債權ノ讓渡ハ債務者ニ通知スルカ若クハ其承諾ヲ得可キコト、ナレリ即之ヲ適用スルトキハ保險證券カ指圖式ニアラスシテ被保險者カ確定セル場合ニ其權利ノ讓渡人ハ保險者ノ承諾ヲ得ルヲ要ス然ルニ指圖債權ナルトキハ是等ノ手續ヲ要セス單ニ裏書ノミニヨリテ權利ハ移轉スルナリ

Ins. VI.
192, 126

三四六七
Var. III.
249

民四六九

權利ノ移轉ニ
ヨリ保險者
シテ増加又ハ
變更シタル場
合

漢保(四)
Ins. VI. 131.

Ins. 288
改商四〇四

印稅

如此保險ノ契約ニ因テ生スル權利ノ移轉ニ付テハ各國ノ規定區々ナリト雖モ實際ニ於テハ保險證券ニ裏書ヲ爲スカ故ニ權利ノ移轉上ニ於テハ同一ノ結果ヲ生セリ尤モ保險證券中ニ反對ノ契約ヲ爲セル場合ハ裏書ノミニヨリ移轉スル能ハサルナリ蓋シ被保險者ノ如何ハ保險者ニ取リテ大ニ考慮ヲ要スルコトアルヲ以テ保險契約ニヨリテ生スル權利ノ移轉ニハ保險者ノ承諾ヲ得可キコト、ナリハ條件トスル場合アリ、獨逸ニ於テハ漢堡ノ保險取扱定則中ニ之ニ關スル規定アリ其他佛國ノ如キ船舶保險證券中ニ船主ノ交替ニ付規定ヲ設ケタルモノアリ又奧國トリスとニテ使用セル船舶保險證券ニモ之ニ類スル規定アリ本邦船舶保險證券第二條第五號ニモ亦此規定アリ

本邦法律ノ規定スル所ニヨレハ保險證券ニハ二錢印紙ヲ貼用スルヲ要ス海外諸國ニアリテモ亦保險證券ニハ印紙ヲ貼用ス可キ規定アリ英國ニ於テハ保險料ノ割合百磅ニ付二志六片以下ナルトキハ保險金額百磅毎ニ印稅一片トシ保險料ノ割合之ヨリ高キトキハ航海保險ノ場合ナレハ保險金額百磅毎ニ三片ニ定期保險ノ場合ナレハ保險金額百磅毎ニ六個月以内ニ付三片トシ其保險期間六個月ヲ増ス毎ニ三片ヲ加フ但シ保險金額及ヒ保險期間ノ前記單位ニ滿タサルモノト雖モ尙之ト全様ノ印稅ヲ要スルコト、セリ佛國ニ於テハ普通稅則ニ定メラル、印稅ノ外登記稅 (Frais d'enregistrement) ナルモノヲ納ムル義務アリ本邦ノ慣例ニヨレハ保險證券用紙及ヒ之ニ貼用スル印紙等ハ通常保險者ノ負擔ニ屬スレトモ歐米ニ於テハ被保險者ノ負擔スヘキモノトセリ

第七章 海上ニ於テ起ルヘキ危険ノ種類

保險者ノ引受
クヘキ海上ノ
危険

海上ニ於テ起ルヘキ危険ハ變幻極リナシト雖モ就中普通保險者ニ於テ引受クヘキ種類ハ保險證
券中ニ之ヲ定メ危険ノ或種類ニアリテハ全ク之ヲ引受ケサルモノアリ而シテ所謂海上危険ニ付テ
ハ本邦舊商法九五九條ニ「保險者は海上危険の發生に因り殊に暴風雨破船坐礁膠沙流水衝突投荷
火災破裂盜難却掠に因り又は航海線路若くは船舶の已むを得ざるに出でたる變更に因り又は乗組
員の不正若くは過失其他の事由に因りて生したる總ての喪失及び損害を負擔す但契約を以て取除
を設けたるものは此限に在らず。保險者は明約あるに非されは戰爭其他總て國の處分に出づる危
險殊に掠奪宣戰報復封港差押及び此類の事由に因りて生したる喪失及び損害を負擔せず」トアリ
又改正商法六五四條ニハ「保險者は本章又は保險契約に別段の定ある場合を除く外保險期間中保
險の目的に付き航海に關する事故に因りて生したる一切の損害を填補する責に任ず」トアリテ一
ハ列強主義ニヨリ一ハ概括主義ニヨリタレトモ立法者ノ意ノ存スル所ヲ知ルニ難カラス然レトモ
此等ノ規定ノ多クハ保險證券中ニ記載サルモノナレハ各國トモ條項ノ概略ハ保險證券ノ定ムル
所ニ從フモノニシテ證券中ニ記載無キ部分ニ限り法文ニ準據スルコト、定メラル尙法文ニ所謂契
約上ノ取除アルトキハ其條項ハ保險證券面ニ記載サル、ナ常トスルモノナレハ被保險者ハ宜シク

注意セサル可ラス本邦ニ於テ法律上保險者カ引受クヘキ海上ノ危険ハ右ニ述ヘタルカ如シト雖モ
實際ニ於テ行ハル、所トハ多少ノ相違ナキ能ハス故ニ今外國ニ於ケル慣例等ヲモ參照シテ左ニ其
大要ヲ述ヘン

不可抗力及天
災

抑モ海上ニ於テ起ルヘキ危険中ニハ所謂天災若クハ不可抗力ニ因ルモノト否ラザルモノトアリ
前者ハ當然保險者ノ負擔スベキ危険ナルモ後者ニ至リテハ或ハ保險證券ノ特約若クハ法律ノ規定
ニ據リ保險者負擔スルコトアルモ單ニ條理上ヨリ謂ヘバ保險者ハ其填補ヲ免カレ得ベキモノナリ
天災及不可抗力ナル語ハ漠然タルモノニシテ何レモ事實問題ニヨリ決定セラル、外ナキモノナレ
トモ其解釋ノ廣狹ニヨリ種々見解ヲ異ニスル結果ヲ生ズ抑モ本邦ニ於テ所謂天災ナル語ハ古來ヨ
リ用カラル、所ニシテ不可抗力ナル語ハ近來法律家ガ外國語ヲ翻譯シテ諸種ノ法文中ニ之ヲ用非
今日ハ法律上一ノ術語トナレリ今此等ノ語ヲ外國語ト對照セバ天災ナル語ハ拉典語ノ *Cas major*
佛語ノ *Force majeure* 獨語ノ *höchste Gewalt* 英語ノ *Act of God* ニ該當スル者ニシテ人為的ニ
アラズシテ天ノ蒙ムラシムル損害ヲ謂フ例ヘバ暴風雨ノ如キ落雷ノ如キ海嘯ノ如キ所謂海上ニ於
ケル天災ニ屬スルモノナリ其他之ヲ陸上ニ就テ謂ヘバ地震ノ如キハ最モ著シキ天災ニシテ火山ノ
噴火ノ如キ亦然リ而シテ不可抗力ナルモノハ之ヲ外國語ニ對照スルニ拉典語ノ *Causa fortuitus* 佛
語ノ *Cas fortuit* 獨語ノ *unwiderstehliche Gewalt* 英語ノ *Inevitable Case* ニ當ル語ニシテ所謂人力

Ex. 31

ヲ以テ避クルコトヲ得サルモノナリ

不可抗力ハ抽象的ニ解釋ス

不可抗力ナル語ト天災ナル語トハ或ハ之ヲ異文同義(Synonym)ト見做スモノ多シ然レトモ此間ニ區別ヲ立ツルモノ、説ニ從ヘハ天災ハ不可抗力中ニ網羅シ不可抗力ナル語ハ天災ヨリハ一層廣義ニ解釋ヲ下セリ然ラハ不可抗力ハ如何ナルモノナルカト謂フニ人力ヲ以テ抗スルコト能ハサル場合ヲ謂フ尤モ人力ヲ以テ抗スル能ハサル場合ト雖モ之ヲ法律家ノ所謂具體的(In Concreto)ニ適用シテ謂フトキト之ヲ抽象的(In Abstracto)ニ謂フトキトニ因リ自ラ區別ヲ生ス前者ニ從フトキハ個々ノ格段ナル場合ニ付テ其避クヘカラスヤ否ヤヲ定ム換言スレハ種々ノ他ノ情況ト其局ニ當ル者ノ技能ヲ斟酌シテ判斷セサルヘカラス故ニ此法ニ從ヘハ熟練ナル船長ト經驗淺キ船長トノ場合ニヨリ其遭難ニ際シ不可抗力ニ因ルヤ否ヤニ付區別ヲ生ス例ヘハ某航路ニ付經驗ヲ有シ且平素注意深キ船長ガ其航海中船舶ヲ座礁セシメタル如キ場合ニハ其船長ハ過失ヲ以テ論セヨル、者ニシテ從テ不可抗力ト見做サレス然ルニ其航路ニ經驗ナキ船長ガ其船長ノ平素ノ注意ヲ爲セシニ拘ラス猶坐礁シタルカ如キ場合ハ所謂不可抗力ヲ以テ論セタルヘシ故ニ不可抗力ヲ論スルニ當リテハ恰モ過失ヲ論スルニ具體的ニ論スルノ不當ナルト同シク其格段ナル局ニ當ルモノ、智識ヲ以テ論スルハ不當ナリ故ニ不可抗力ナルヤ否ヤヲ論スルニ當リテハ宜シク普通ノ能力ヲ具ヘタルモノハ所謂良家ノ家父ノ智識ヲ標準トセサルヘカラス即抽象的ニ之ヲ論セサルヘカラス否ヲサレ

不可抗力

不可抗力ニ因ル損害

ハ平素經驗アリ且注意深キ者カ遭難シタル場合ニハ之ヲ不可抗力ト見做サスシテ却テ經驗ナキ平素注意ノ不十分ナル者ノ遭難シタル時ヲ以テ不可抗力ト見做サル、カ如キ不公平ヲ來スコトアリ如斯不可抗力ナル者ハ所謂天災及ヒ天災以外ニ猶普通ノ人ノ注意ヲ以テスルモ抗スルコト能ハサル場合ヲ謂フモノニシテ此ニ因リ生スル損害ヲ名ケテ不可抗力ニ因ル損害ト稱スルナリ例之船舶ノ坐礁ニ於テ其暗礁タルヤ海圖ニ明瞭ニシテ而モ天候不良等ノ原因ナキニ拘ラス之ニ坐礁セルカ如キハ之ヲ不可抗力ト謂フ能ハス之ニ反シテ海圖ニ表ハレサル暗礁ニシテ普通ノ注意ヲ以テスルモノ之ヲ知ルコト能ハサル者ニ坐礁シタル時ハ所謂不可抗力ナリ尤モ海圖ニナキ暗礁ト雖モ非常ニ注意深キ船長ナランニハ常ニ注意ヲナシ測量ヲ怠ラスシテ進行セル爲メ先ニ其航路ヲ通過シタル船舶ハ坐礁ヲ免カレタルモ後ニ通過セル船舶ハ此等ノ非常ニ深キ注意ヲ盡サヨリシ爲メ坐礁シタルカ如キ場合ニ就テモ猶所謂抽象的ニ之ヲ論ジ普通ノ船長ノ注意ヲ標準トシテ決定スルノ外ナシ以上述フル所ハ坐礁ノ一例ニ過キスト雖モ其他ハ類推スヘシ例ヘハ盜難ノ如キモ強盜ニ襲ハレタルカ如キ場合ハ是レ不可抗力ニ因ル者ナレトモ盜盜ハ之ヲ以テ不可抗力トナスコトヲ得ス何トナレハ通常盜盜ナル者ハ船長ノ不注意ヨリ起ル場合多クハナリ然レトモ此等モ亦事實問題ニ屬シ普通ノ船長ノ注意ヲ標準トシテ猶避クヘカラスリシ場合ナランニハ絶對的ニ不可抗力ト見做ス能ハスト謂フヲ得ス要之不可抗力ナル者ハ狹義ニ解釋ヲ下シ所謂天災即チ神ノ所業若クハ國敵ノ

不可抗力

當局者ノ過失
ナクシテ起
ル損害ハ不可
抗力ニ因ル損
害ト見做スコ
トナ得

所爲ト見做サル、場合ノ外ハ之ヲ適用セストノ議論ハ暫ク之ヲ措キ廣義ニ解釋スル時ハ其局ニ當
ルモノ、過失ナクシテ起リタル損害ハ之ヲ以テ不可抗カト見做シテ不可ナキカ如シ尤モ過失ナル
コトハ頗ル困難ナル問題ニシテ法律家ハ或ハ之ヲ輕重ノ二種ニ分チ又或國ノ如キハ輕重ノ外更ニ
最輕過失ナル名稱ヲ設ケテ二種ニ區別スル所アリ何レノ場合ニアリテモ之ヲ極端ニ謂ヘハ損害
ノ起ル場合ニハ過失無キニ非スト謂フヲ得ヘシ然レトモ過失ナルモノヲ具體的ニ謂フトキハ過失
ノ有無ニ付疑ヲ存スル場合ニ於テモ抽象的ニ之ヲ論スレハ明瞭トナルナリ換言スレハ其局ニ當ル
モノハ格段ナル智識ヲ標準トセスシテ一般ノ判斷ヲ以テ過失カ損害ノ直接ノ原因ニアラサル場合
ニハ之ヲ不可抗カト見做スコトヲ得例ヘハ濃霧ノ爲メ咫尺ヲ辨セサルニ當リ雙方相當ノ注意ヲナ
シタルニ拘ラス兩船舶ノ衝突セルカ如キ場合ニ就テ考フルニ極端ニ之ヲ謂ヘハ雙方若クハ一方ニ
過失アリシヤ知ルヘカラス又其一方ノ船長カ熟練家ニシテ且從來濃霧中屢々同様ノ場合ニ遭遇シ
タルモ常ニ其禍ヲ避ケタルニ拘ラス猶衝突ヲ爲シタリト謂フカ如キ場合ニハ之ヲ具體的ニ考フレ
ハ過失アリト謂ハサルヘカラス然レトモ此等ハ前ニモ述タルカ如ク抽象的ニ斷案ヲ下シ雙方共ニ
過失ナク自然ニ起リタルモノ即不可抗カニ歸因スルモノト斷定セサルヘカラス如斯次第ナルヲ以
テ不可抗カナルモノハ所謂事實問題ニ屬シ遭難ノ場合ハ悉ク之ヲ不可抗カニ歸因セルモノト斷定
スルハ是レ大ナル誤ナリ尤モ極端ニ謂ヘハ故意ニ醸シタル損害ノ外ハ自然ニ起レル損害即不可

抗力ニ因ルモノナリト謂フヲ得ルカ如キ觀アリト雖モ是レ即チ不可抗カノ濫用ニシテ不可抗カニ
因ル損害ナルモノハ其局ニ當ルモノニ於テ相當ノ注意ヲ怠ラスシテ自然ニ起ル所ノ損害ヲ謂フモ
ノナレハ損害ヲ醸セル場合ニ其不可抗カニ歸因スルヤ否ヤヲ判別スルニハ宜シク事實ニ就テ細カ
ニ之ヲ研究セサルヘカラス

海上保險者ノ引受クル危険ハ海上ニ於テ起ルヘキ危険タルハ勿論ナリト雖モ獨リ海上ニ於テ起
ルヘキ危険ノミナラス海上ノ危険ニ連續セル河川若クハ港灣ノ危険ノ如キ或ハ陸上ノ危険ノ如キ
モ特ニ之ヲ擔保スルコト少カラス彼ノ解船ノ危険ノ港灣ニ於ケルモノハ通常特約ヲ以テ之ヲ擔保
スルカ如シ猶其他造船中ノ危険又ハ新造船ノ進水ニ際シ起ルヘキ危険ノ如キモ現今ハ特ニ之ヲ擔
保スル契約ヲ爲スコトアリ英國ノ一八八四年並ニ一八八八年ノ海上保險法草案ハ明ニ此點ニ付規
定ヲ設ケ海上保險者ノ引受クル事ヲ得ヘキ危険トシテ列擧セリ

陸上ニ於テ起レル危険ノ擔保ニ付テハ通常海上保險ヲ引受ケタル者ニ何等ノ責任無キチ原則ト
ス然ルニ陸上ニ於テ起レル危険ト雖モ海上危険ノ直接ノ結果トシテ起リタル時ハ特ニ海上危険ノ
一部分ト見做サルコトアリ例ヘハ船舶カ其航海ノ途中ニテ非常ナル暴風雨ニ遭ヒ辛フシテ避難
港ニ到着シタルトキ共同ノ利益及ヒ安全ノ爲メニ船舶ノ修繕ニ着手セントシテ其積荷ノ一部ヲ陸
揚シタルトキニ起リタル損害及ヒ再ヒ之ヲ積込ム際ニ生シタル損害并ニ陸揚中ノ倉敷料ノ如キハ

海上危險ノ直
接ノ結果トシ
テ起レル陸上
危險

Viv. 230
B.C. art. 2
R.I. art. 1
212

海上危險ノ直
接ノ結果トシ
テ起レル陸上
危險

Ca. J. 1. 167

Des. VI.
283
Vic. 175

陸上ノ損害又ハ費用ニ外ナラサレトモ暴風雨ナル海上危険ノ直接ノ結果ナリト云フ可ク之ニ付テハ海上保險者カ其損害ヲ填補スヘキハ當然ナリ又避難港ノ滞在ニヨリ航海延引ノ爲メニ積荷ノ自發セル危険ニヨリ損害ヲ來シ從テ其價額カ著シク減シタルカ如キハ是レ亦海難ノ一部分ト見做サル、モノナリ又遭難ノ際積荷ノ陸揚ヲナシ船舶ノ救援或ハ修繕ニ着手シタルニ當リ其貨物が盜難ニ罹リタルトキモ亦海難ノ一部分ト看做サル但シ爰ニ所謂盜難トハ海賊強盜ノ如ク之ヲ防ク途ナキトキノミヲ指スモノニシテ竊盜ノ難ニ罹リタルガ如キ保管ノ怠慢ヨリ生シタル損害ハ自ラ別問題ニ屬シ從テ斯ル場合ニハ海難ト見做サレズ斯ノ如ク純粹ノ海難ニ非ルモ海難ノ直接ノ結果トシテ生スル損害ニ付テハ保險者特ニ之ヲ除外スルニ非レバ擔保ノ責ヲ免カルベカラズ故ニ外國ニ於テ使用スル保險證券中ニハ陸上ニ於ケル危険ハ如何ナル場合ト雖モ本契約ニヨリ取結ヒタル危険中ニハ含有セサルモノトス云々ト條件ヲ記載スルモノアリ殊ニ伊國ニ於テ使用スルモノ、中ニハ屢々見ル所ナリ

John 72

航海ノ運延セ
ル爲メ被レル損
害

Vic.
175-174

然レトモ單ニ航海ノ都合ニヨリテ延宕シ或ハ海難ト見做スベキ程ノ出來事ニアラサル時例令ハ逆風ニ遭フテ進行緩ク從テ延引シタル如キ其他保險者ノ引受クヘキ海上ノ危険ニ原因セスシテ延着セル場合ノ如キハ固ヨリ之ヲ海難ト見做スコトヲ得ザルナリ而シテ又假リニ海難ノ爲船舶延着シ之カ爲メ市場ノ相場下落シテ從テ荷主カ損害ヲ被ムリタル時ノ如キハ其損害ハ之ヲ海難ト見做

スヘキヤ否ヤモ一ノ問題ナリ通例積荷ノ保險ヲ引受タル場合ニハ保險者ハ市場相場ノ高低ニ就テハ毫モ與ラサルノミナラス例令希望利益ノ保險ヲ引受タル時ト雖モ市場相場ノ下落スルコトハ保險者ニ於テ毫モ關スル所ニ非ス然レトモ保險者ノ引受クヘキ海上ノ危険ニ原因シテ船舶ノ到達遅延セル時ノ如キハ希望利益ヲ保險ニ付シタル場合ニ限り若シ其到達スヘカリシ日ノ相場ト實際到着セシ日ノ相場トヲ比較シテ荷主ニ於テ其延延ノ爲メ損失ヲ蒙ムルコト明瞭ナルニ於テハ夫ハ海難ノ結果ニ外ナラサルカ故ニ保險者ハ填補ノ責ヲ免カレサルヘシ

海上保險證券
ニ據リ陸海兩
者ノ運送中ノ
保險ヲ引受タ
ル場合

陸上ニ起レル危険ハ固ヨリ海上保險者ノ負擔ス可キモノニ非ラサルコトハ明瞭ナリト雖モ海上ノ危険ト關連セル河川港灣ノ危険若クハ海上ノ危険ノ直接ノ結果トシテ起レル損害ハ陸上ノ危険ト雖モ特ニ保險者ニ於テ填補ノ責ニ任スルコトアルハ以上論述スル所ノ如シ此他或場合ニハ海上保險者ニ於テ海送中ノ危険ト陸送中ノ危険トヲ通シテ積荷ノ保險ヲ引受クルコトアリ例令ハ横濱ヨリ桑港若クハ亞米利加西海岸ヲ經テ新育ニ到ル積荷ノ危険ヲ引受クルカ如キ場合ニハ横濱ヨリ亞米利加西海岸ニ至ル迄ハ海上ノ危険ニシテ亞米利加海岸ヨリ新育ニ至ル迄ノ間ハ陸上ノ危険ナリ然ルニ横濱ニ於テ此兩者ノ危険ヲ海上保險證券ニ據リ引受ケタル場合ニハ陸上ノ危険ト海上ノ危険トハ全ク之ヲ分離シテ視ル可キヤ又此兩者ヲ通シテ視ル可キヤハ一ノ問題ナリ例令ハ海難ヨリ起リシ損害ト陸送中ニ起リシ損害トヲ合計シテ辨償ヲ爲ス可キヤ別々ニ之ヲ取扱フ可キ

De. VI.
283
Valr. III.
377
Vol. 62
Asp. II. 21
" 399

ヤ換言セハ海送ニ對シテハ其海上保險證券並ニ法律ノ規定ニ從ヒ陸送ニ對シテハ保險證券ニ陸送ノ保險ニ關スル別段ノ規定ナキ時ハ法律ノ規定ノミニ從フ可キヤ將又陸送中ト雖モ猶海上保險證券ノミノ適用ヲ受クヘキ者ニシテ其證券中ニ記載セル規定中陸送保險ニ準用シ得可キ者ハ其應用ヲ爲シ得可キヤト云フニ佛國ニ於テハ此ノ如キ場合ニ海上ノ危険ト陸上ノ危険トヲ一括シテ取扱フ可キモノトセリ然ルニ獨逸ハ之ニ反シ陸上ノ危険ト海上ノ危険トハ全ク之ヲ別視シ其損害ハ之ヲ別々ニ取扱フ可キモノトセリ英國ハ Rodocanochi v. Elliott ノ判決例ニ依リ之ヲ見ルニ佛國ト全ク陸送ヲ以テ海送ノ從タルモノ (Supplement) ト見做セルカ如シ今此兩方法ニ付條理ノ存スル所ヲ考フルニ陸送ト海送トハ縱シ連絡セルトキト雖モ海上ノ危険ノ直接ノ結果トシテ起レル陸上ノ危険ニ非ラサル以上ハ海上ノ危険ト陸上ノ危険トヲ相通シテ取扱フモノトスルハ聊カ不當タルヲ免カレス故ニ此ノ如キ場合ハ宜シク陸上ニ於テ起ル危険ハ全ク之ヲ海上ノ危険ト區別ス可キモノニシテ保險者ハ海上及陸上ノ二個ノ保險契約ヲ爲セルモノト見做スヲ當然トス故ニ海上ノ危険ニ付テハ其保險證券ノ條項ニ依リテ支配サル可ク陸上ノ危険ニ付テハ通例ノ海上保險證券中ニハ別段ノ規定ナキカ故ニ法律ノ規定ニ從フヲ以テ當然ナリトス

然レトモ此ノ如キ場合ニアリテ保險者ノ取得ス可キ保險料ハ通例陸送ト海送トヲ通算シテ若干ト取極ムルコト多ク從テ其幾部分カ海送ニ對スル保險料ニシテ他ノ幾部分カ陸送ニ對スル者ナル

ヤチ分割スルヲ得サル場合アリ故ニ海送其大部分ヲ占メ陸送ハ只僅少ノ危険ニ過キサカ如キ場合ニハ實際上其陸送ニ對スル危険ヲ負擔スルト否トハ保險料ニ影響ヲ及ボサ、ルカ如キコトアル可シ是レ畢竟英國ニ於ケルカ如ク陸送ヲ以テ海送ノ從タルモノ (Supplement) ナリトノ說ヲ生スル所以ナリ

原因ニヨリテ
分チタル六種
ノ海上危険
De. VI.
283
Ca. I. 1.
292

不可抗力

抑モ海上ニ於テ起ル危険ハ之ヲ原因ニヨリ大別シテ六種ト爲スコトヲ得可シ即(第一)全ク不可抗力ニ歸因スルモノ(第二)第三者ノ行爲ニ因ルモノ(第三)被保險者又ハ代理人ノ行爲ニ因ルモノ(第四)自然ノ消耗又ハ其物ノ性質若クハ瑕疵ニ因ルモノ(第五)船員ノ行爲ニ因ルモノ(第六)戰爭若クハ官ノ行爲ニ因ルモノ是レナリ

第一 不可抗力

不可抗力ヲ細別スルトキハ(イ)暴風雨(ス)破船(ハ)坐礁(ニ)膠砂(ハ)衝突(ヘ)流水(ト)已チ得サルニ至テタル航海又ハ航路ノ變更(チ)已チ得サルニ出テタル船舶ノ變更(リ)已チ得サルニ出テタル避難港ヘノ入港(ヌ)火災(ル)爆發(を)投荷等ノ危険ハ皆此中ニ合マル可キモノナリ尤モ以上ノ中不可抗力以外ノ原因ヨリ來ルモノト區別シ難キモノアレトモ此點ニ付テハ後ニ述フルコト、シ先ツ第一ヲ細別シタルモノニ付キテ順次説明セントス

イ 暴風雨

暴風雨

コハ海難中最モ普通ナルモノニシテ船舶カ航海中暴風雨ニ遭ヒ爲メニ船体ノ一部ヲ破壊セラレ或ハ船内ニ浸水ヲ來シ積荷ニ損害ヲ及ホスカ如キ場合ヲ云フ通常所謂濡荷ノ多クハ之ニ原因スルモノニシテ從前ノ學說ニ依レハ船舶カ出帆セントスルニ當リテ天候不穩ノ兆候ヲ現ハシタルニモ拘ハラス故ラニ危険ヲ冒シテ出港シタル後果シテ暴風雨ニ遭遇スルコトアリタリトスルモ此危険ハ普通ノ暴風雨ノ危険トハ之ヲ區別セサルヘカラスト云フニアリシカ今日ニ於テハ帆船漸ク其數ヲ減シタレハ此等ノ學說ハ自ラ其ノ勢力ヲ失フニ至レリ而シテ暴風雨ノ意味ハ之ヲ廣義ニ解釋スルヲ要ス蓋シ實際風波激烈ニハアラサルモ尙航海中濡荷ヲ生スル場合無シトセス此ノ如キハ本邦沿岸ヲ航行スル小形船ニ於テ屢々見ル所ナリ只此危険ヨリ生スル損害ハ概子比較的少額ニシテ船体若クハ積荷全部ノ損失トナルコト稀ナリ

破船

破船トハ之ヲ狹義ニ解スレハ船舶カ破壊シ船トシテ形ヲ止メサルトキヲ指ス者ナレトモ通常船舶カ海底ニ沈ミ又ハ坐礁シテ破壊シタル場合ヲモ含ム坐礁ニ付テハ別ニ述ブル所アレハ今沈没ニ付テ少シク説明センニ凡ソ沈没トハ船舶カ海底ニ沈ミタルトキヲ云フ但シ底深キ海洋ニ在リテハ或ハ船舶ノ龍骨 (Keel) カ海底ニ達セサル場合モアルヘシサレト船舶ノ形体全ク水面以下ニアルトキハ之ヲ沈没ト認メテ可ナリ尙沈没ニハ水底淺キ海洋ニ於テ沈没シ援助ノ見込アルモノ

破船(沈没)

沈没ニ二種アリ

(Submersion)ト水底深キ海洋ニ於テ沈没シ援助ノ見込覺ナキモノ (Foundering) トノ二種アリ
ハ坐礁 (Stranding)

坐礁

坐礁ハ俗ニ乗揚ト稱スルモノニシテ即チ船体カ岩礁其他ノ堅牢体ニ乗揚ケ暫時之ヲ引卸スコト困難ナルカ如キ場合ヲ云フ只暗礁ニ乗揚ケ若クハ之ニ觸レタルノミニテ直チニ浮ヒ上リタルトキハ之ヲ觸礁ト稱ス外國ニ於テハ坐礁ヲ以テ一ノ困難ナル事實問題トセリ例ヘハ或港灣ニ於テ滿潮ノ際碇泊シタル船舶カ干潮甚タシクシテ船底ハ自ラ岩礁ニ觸ル、ニ至リ爲メニ船腹ニ損所ヲ生シタル如キ場合ハ之ヲ坐礁ト看做サス其他之ニ類スル實例ハ枚舉スルニ遑ラサル所ニシテ殊ニ英國ニ於テハ坐礁ニ關シ屢々裁判所ノ判決ヲ仰クコトアリ坐礁モ亦之ヲ區別スレハ自然ノ坐礁及ヒ任意ノ坐礁ノ二トナスコトヲ得ヘシ自然ノ坐礁トハ或ハ船長カ航路ヲ誤マリ或ハ暴風雨ノ爲メニ進退度ヲ失ヒテ岩礁ニ乗揚ケタル場合等ヲ云ヒ任意ノ坐礁トハ或ハ船舶ノ沈没スルヲ免レン爲メ或ハ敵船ノ捕拿ノ避ケン爲メ或ハ船内火災消防ノ手段トシテ船長カ故ラニ船舶ヲ岩礁ニ乗揚ケタルトキヲ云フ尙佛國ノ學者中ニハ坐礁ヲ其結果タル損害ノ多少ニヨリ區別シテ單純ナル坐礁 (Echouement simple) 及 坐礁破碎 (Echouement avec Bris) トスルモノアリ前者ハ所謂普通ノ坐礁ニシテ其損害甚シキニ至ラサルモノヲ云ヒ後者ハ船舶坐礁シタル上破船ニ及ヒタル場合ヲ云フ

Artd. 11.
323-328
坐礁ニモ亦二種アリ

損害ノ程度ニ
因リテ區別シ
タル二種ノ坐
礁

膠沙

に 膠沙 (Grounding)

船舶カ砂地又ハ淺瀬ニ乗揚ケタル場合ハ之ヲ坐礁ト稱セスシテ膠沙ト云フ而シテ坐礁ト膠沙トハ屢々混同セラル、コトアレトモ實ハ全ク異リタル危険ナリ膠沙ハ坐礁ノ如ク甚シキ損害ヲ船舶ニ與フルコト稀ナレトモ船舶カ膠沙シタルニ際シ暴風ノ來襲スルコトアレハ時ニ或ハ埋没ノ災ニ罹ルコトアリ現ニ本邦近海ニ於テモ北陸ノ沿岸直江津新潟等ニテ船舶カ淺瀬ニ乗揚ケタルトキ北風烈シク吹クコトアレハ忽チ沙中ニ埋没セラル、實例乏シカラス外國ニ於テモ通常膠沙ト坐礁トハ混同セラル、コト多キカ故ニ海止保險業者ノ如キハ其引受航路中屢々膠沙ノ起ル個所アルトキハ其所ニテ膠沙セルモノヲ坐礁ト看做サ、ルコトヲ故ラニ保險證券中ニ規定スルモノアリ彼ノ蘇士 (Suez) 運河ニ於ケル膠沙ヲ以テ坐礁ト看做サ、ルカ如キハ其一例ナリ

衝突

は 衝突

衝突トハ船舶ト船舶トカ水上ニ於テ衝突シタル時ヲ云フ其他船舶カ棧橋若クハ流水ト衝突シタル場合ヲモ此中ニ加フル者アレトモコハ普通ノ衝突ト全ク區別スルヲ要ス英佛兩國ニ於テハ從來此區別明カナラサリシカ其後判決例ニヨリ明瞭トナレリ尤モ實際ニ於テハ英國ノ如キ船舶ト船舶トノ衝突ヲ意味スル時ハ特ニ此旨ヲ記載スル慣習アリキ然レトモ我邦語ノ所謂衝突ハ船舶ト船舶トノ衝突ヲ云フモノニシテ衝突豫防規則其他海上ニ關スル法規中ニハ單ニ衝突ト稱トスル時ハ船

Low Mires
Aut. II. 40
Do. III. 133

衝突ノ區別

船舶ト船舶トノ衝突ヲ指定セリ故ニ海上ノ事項ニ關シ衝突ナル語ハ兩船舶ノ衝突ノミヲ意味スル者ナリト知ルヘシ然リ而シテ衝突ヲ大別スレハ已ムヲ得サルニ出テタル衝突換言スレハ全ク天災ニ起因セル衝突ト双方若クハ一方ノ過失ニ出テタル衝突トノ二種トナスコトヲ得而シテ何レニ過失アリタルカ不明ナル場合ハ通例之ヲ前者ニ屬スヘキ者トセリ第一ノ場合ハ例ヘハ濃霧呎尺ヲ辨セス信號汽笛ヲ鳴ラシタルモ其効無クシテ衝突スルニ至リ又潮流ノ爲メニ進退ノ自由ヲ失ヒ船員ノ盡力アリシニモ拘ラス衝突スルニ至リタルカ如キ場合ヲ云フ第二ノ場合ハ其例モ多ク種々説明ヲ要スルコトアレハ後章ニ於テ更ニ説ク所アラントス

へ 流水

流水ハ本邦ニ於テハ北海道沿岸ノ航海ニ限リ屢々見ル所ニシテ彼ノ北氷洋ノ氷塊夏ノ初ニ至リ融解シテ遠ク南方ニ氷流シ來レルモノナリ歐洲北部ノ航海ニ於テハ流水ヲ甚シキ危険ノ一ニ數フ是レ氷塊ノ流レタル場合ハ多ク濃霧之ニ伴ヒ且其塊團ノ大部分ハ水面以下ニアルモノナレハ航海者ニ取りテハ危険一層甚シク且潮流ニ乘シテ流レ來ル氷塊ノ速力ハ實ニ非常ナルモノニシテ堅

流水

已ムヲ得サル
ニ出タル航路
又ハ航海ノ變路

半ナル船体ト雖モ忽チニシテ破壊シ去ラル、コトアリ
已ムヲ得サルニ出テタル航路又ハ航海ノ變更
已ムヲ得サルニ出テタル航路ノ變更トハ船舶カ航海中暴風雨ニ遭ヒ其難ヲ避ケントスル場合又

ハ他船ノ救援救助ニ赴カントシテ其航路ヲ變更シタル場合ヲ云フ而シテ英國ニ於テ救援救助ニ關シテハ特ニ人命救助ニ限り已ムヲ得サルニ出テタル航路ノ變更ト認ムルモ人命以外例ヘハ船舶又ハ積荷ノ救援若クハ救助ノ爲メニ航路外ニ航行スルカ如キハ之ヲ以テ已ムヲ得サル航路ノ變更ト認メス其他ノ國ニ於テモ此點ニ觀テハ慣習大同小異ナリ然レトモ船舶ノ遭難ニ當リテハ相互ニ救助ヲ爲スハ是レ船員ノ德義ニ屬ス故ニ歐洲大陸一般ノ傾向ハ之ヲ獎勵シ獨リ人命ノミナラス或ハ人命ノ必需品ヲ救助スルカ如キ場合其他猶一層進歩セル所ニテハ總テ救援救助ニ赴クカ爲メニ航路ヲ變更スル場合ハ之ヲ已ムヲ得サル航路ノ變更ト認ムルモハアリ伊太利ノ如キハ其船舶保險證券ニ於テ船長ハ他船ノ救助ヲ爲スカ爲メニハ航路外ニ航行スルヲ得ト記載セリ如此救援救助ノ爲メニ船舶ノ航路外ニ航行スルコトヲ許スハ一方ニ於テハ遭難ノ時ニ當テハ及フ限り互ヒニ救援若クハ救助ニ盡カスルノ獎勵トナルヲ以テ海運社會ニ取リテハ好都合ナレトモ之ヲ他方ニ於テ保險者ノ側ヨリ謂ヘハ其利害相反スル者アリ夫ハ救援救助ノ場合殊ニ救助ノ場合ニアリテハ救助船ハ甚シク危険ヲ冒シテ之ニ從事スルコトナキニ非ス從テ船舶カ救助ニ赴クカ如キ場合ハ其危険ノ著シク増加スルヲ通常トス故ニ保險者ノ側ヨリ謂ヘハ如何ナル場合ヲ問ハス救援若クハ救助ノ爲メニ船舶カ航路外ニ航行スル時ハ之ヲ以テ已ムヲ得サルニ出テタル航路ノ變更ト認ムルハ大ニ不利益ヲ感スルコトアリ尤モ他船ヲ救助シテ之ヲ曳船スルカ如キ場合其他明ニ危険ノ増加シタル

Y.I. 271.
Y.I. 272

場合ニハ保險者ハ豫メ之ヲ承諾セル時ニアラサル限りハ其填補ノ責ニ任セサルハ後ニ至リテ説明スヘシ

Art. I. 507
Ph. I.
583-590
Des. VI.
295
B.H. art.
50(c)
B.C. art.
49(c)
Des. VI.
294
R. II. art.
50
P. C. art. 49
Art. I.
499-509
Y.I. 272

已ムヲ得サル航路ノ變更ト認メラル、場合ハ右ニ述タル時ノ外尙必需品ノ缺乏ヲ補ハントスル場合又ハ船員カ病氣ニ罹リタル等ヨリシテ航海ニ差支ヲ生シタルトキ更ニ船員ヲ雇入ル、爲メ航路外ニ寄港シタル場合若クハ流水ヲ避ンカ爲メ又ハ敵船ノ捕拿ヲ免レンカ爲メニ航路外ニ航行シタル時ハ之ヲ已ムヲ得サルニ出テタル航路ノ變更ト看做スコトヲ得ヘシ然レトモ彼ノ積荷ヲ積込マンカ爲メニ故ラニ航路外ニ航行スルカ如キ通常之ヲ已ムヲ得サルニ出テタル航路ノ變更ト認メサルナリ故ニ特ニ反對ノ契約無ケレハ斯ノ如キ場合ニ於ケル損害ハ保險者之ヲ填補セス次ニ已ムヲ得サルニ出テタル航海ノ變更トハ前者ト稍相似タレトモ其間多少ノ相違無キニアラス例令ハ或船舶カ紐育ニ向テ出帆シタル後米西兩國戰端ヲ開キ爲メニ紐育港ノ附近ニ至ラハ西國警備艦ニ捕拿セラル、恐レテルカ如キ場合ニ全ク其航海ヲ中止シ更ニ他ノ航海ニ從事スルカ如キ或ハ到達港カ封鎖セラレ又ハ結氷シタル爲メ入港スルコト能ハサルトキ他ノ航海ヲナスカ如キ場合ヲ云フ

船舶カ保險者ノ引受ケサル危険即チ檢疫ノ爲メ或ハ其他戰時ノ危険等ノ爲メニ已ムヲ得ス航路又ハ航海ヲ變更セルカ如キ場合ニアリテハ其航路外航行中又ハ航海ノ變更後ニ生シタル危険ニ對シテ保險者之ヲ填補スヘキヤ否ヤハ一ノ問題ナリ按スルニ不[○]已[○]得[○]ニ[○]出[○]テ[○]タ[○]ル[○]航[○]路[○]若[○]ク[○]ハ[○]航[○]海[○]ノ[○]變[○]

保險者カ其ナ
免ルヘキ危険
ニ原因セル已
ムヲ得サル航
路又ハ航海ノ
變更

Ca. F.H. 43
Des. V. 1203
Vic. 272
Ph. 1. 231
Art. 1. 308

已ムヲ得サル
ニ出タル船舶
ノ變更

已ムヲ得サル
ニ出タル船舶
港ヘノ入港

第七章 海上ニ於テ起ルヘキ危険ノ種類

更ハ之ヲ以テ一ノ海上ノ危険ト見做シ保險者之ヲ引受クヘキモノナルヘシ何トナレハ法律ハ其原
因ニ付テ明示セサル以上ハ假令其航路ノ變更ハ保險者ノ引受ケサル危険ニ原因スト雖モ其損害ハ
之カ爲メニ起リタルモノニアラサル以上ハ保險者ハ之カ填補ノ責ヲ免カレサルヘシトノ説ハ其當
ヲ得タルモノト云フヘシ
ち 已ムヲ得サルニ出テタル船舶ノ變更

此場合ニハ其損害積荷ニ付テ起ルモノニシテ例ヘハ或船舶ヲ定メ運送契約ヲ取結ヒタルトキト
雖モ航海ノ途中ニ於テ已ムヲ得サル事情起リシ爲メ其航海ヲ續クル能ハサルニ至リタルトキ船主
ハ他ノ船舶ヲ以テ代船トナシ之ニ貨物ヲ積替ヘ到達港ニ送届クルコトアリ或ハ又甲ナル船舶ニ積
込ムヘキ豫定ナリシ貨物カ暴風雨其他ノ不可抗力ニヨリ乙ナル船舶ニ積込ムコトノ已ムヲ得サル
ニ至リタルトキノ如キ場合ヲ云フ
り 已ムヲ得サルニ出テタル船舶港ヘノ入港

船舶カ航海中暴風雨等非常ノ事變ニ遭ヒ難ヲ附近ノ港津ニ避ケタル場合ヲ避難港ヘノ入港ト稱
ス而シテ此場合ニ二アリ一ハ已ニ事實ニ現ハレタル危険ヲ避ケントスル者ニシテ他ハ一ハ未タ事
實ニ現ハレサルモ必ス起ルヘキ危険ヲ未然ニ避ケントスルモノナリ例令ハ暴風雨俄カニ起リテ船
舶進退ノ自由ヲ失ヒ或ハ又船舶カ非常ノ損害ヲ被リ沈没ノ厄ニ罹ラントスルカ如キ場合ニ其附近

ノ港津ニ避難スルハ即チ前者ニ屬シ又暴風雨ハ未タ來ラサルモ已ニ其警戒アリ晴雨計ハ降下シ天
候漸ク不穩ノ兆アルニ際シ安全ノ策ヲ取リテ附近ノ港津ニ避難シタル場合ノ如キハ後者ニ屬ス然
レトモ後ノ場合ニ於テハ船長タル者充分事實ノ證明ヲナスニ非サレハ保險者ニ於テモ之ヲ以テ普
通ノ寄港ト認メ從テ其失費モ所謂海上ノ危険ヨリ生シタル費用ト看做サレハ事實ノ證明ニ付テ
ハ注意セサル可ラス

火災

火災

Des. V. 1200

天災ニ因ル自
然ノ發火

積荷ノ自然ノ
性質ニ因ル火
災

Art. 1. 700
Vic. 276

火災トハ船中ニ於テ起ル總テノ火災ヲ包含ス今其原因ニヨリテ區別スレハ船員ノ不注意ニ因ル
モノト乗客ノ過失ニ因ルモノト自然ノ發火トノ三種アリ而シテ自然ノ發火ハ固ヨリ天災ニシテ例
ヘハ落雷ニヨリテ火災ノ起リタル場合ノ如キハ保險者ハ之ヨリ生スル損害ヲ填補スル責ヲ負フハ
勿論積荷ノ自然ニ發火シタル場合ノ如キ亦保險者ハ他ノ積荷及船体ニ對シテハ填補ノ責ヲ有ス
蓋シ貨物自然ノ性質ヨリ生スル損害ニ就テハ保險者其責ナキモノニシテ發火ノ原因タル貨物自
身ニ就テハ毫モ填補スルノ理ナシト雖モ他ノ積荷若クハ船体ハ毫モ瑕疵ナキモノナレハ其被ムレ
ル損害ハ保險者之ヲ擔保スルハ當然ナルヘシ然ルニ或學者ハ說ヲナシテ曰ク「出火ノ原因荷モ海
難ニアラスシテ積荷ノ自然ノ性質ニ因リ起リタル場合ハ之ヲ海難ト見做ス能ハス故ニ其發火ノ原
因タル積荷ノ所有者ハ他ノ荷主及ヒ船主ニ對シテ損害賠償ノ責ニ任スヘク其損害ハ決シテ保險

Yale. IV.
19

者ノ責ニ歸スヘキモノニアラス」ト然レトモ是レ極端ナル議論ニシテ苟モ善意ノ荷主及船主カ如斯場合ニ保險者ヨリ填補ヲ享クルコト能ハストスルハ條理上不當ニシテ且情ニ於テ忍ビサル所ナルベシ尤モ此場合ニ保險者ハ他ノ荷主又ハ船主ニ損害ノ填補ヲ爲シタルトキハ此等ノ者ニ代ハリテ其火災ヲ惹起シタル積荷ノ所有者ニ對シ損害賠償ノ請求ヲ妨ケス

原因不明ノ火災

Des. VI. 209

Em. I. 428
Bel. IV. 33
Par. D. II.
324

Des. VI. 209

And. II. 292
Lyc. II.
282
Dr. I. 283
Lan. IV.
3657
V. 277
Ca. E. II.
15-118

船舶失火ノ難ニ罹リシトキハ船長ハ海難證明書 (Protect) ノ作成ニ當リテ其火災ノ原因ヲ證明書中ニ記載スルヲ通例トス然ルニ原因不明ニシテ船長之ヲ明示スル能ハサルトキハ之ヲ以テ船員ノ過失ニ歸スルモノト推定スヘシトノ説ヲ爲スモノアレトモ是レ全ク事實問題ニ屬シ一定ノ規定ヲ設クルハ困難ナリ又或人ハ「火災ノ爲ニ船長及ヒ船員カ全ク死亡シテ一人ノ生存者ナキ場合ヲ除キ其原因不明ノ火災ヲ以テ直ニ自然ノ發火ト推定スルヲ得ス」トノ説ヲ唱フルモノアリ是亦極端ノ論タルヲ免カレス抑モ保險者カ坐礁衝突其他ノ海難ト等シク自己ノ引受クヘキ危険トシテ火災ヲ認ムル以上ハ其原因不明ナルハ一事ヲ以テ責任ヲ免カル、能ハサルハ當然ニシテ火災ノ原因カ船員ノ過失ヨリ起リタルヤ或ハ積荷若クハ船舶ノ瑕疵ニ基クヤニ付疑アル時ハ保險者其責ヲ免レントセハ之レカ反證ヲ擧ケサルヘカラス然ルニ船舶罹災セルニ當リ果シテ船員ノ過失ニ因ルヤ或ハ積荷若クハ船舶ノ自然ノ缺點ニ因ルヤニ付立證スルハ頗ル難事ニ屬ス况ヤ船長カ海難證明書ヲ作成スルニ當リ不明ナリトセシ者ニ於テチヤ故ニ實際ニ於テハ保險者ニ於テ火災ノ原因ニ付反

船員ノ不注意
火ノ乘客ノ過
失ニ因ル火災

敵船ノ所爲ニ
因ル火災
V. 111
Des. VI. 209

爆裂

證ヲ擧グル能ハサル時ハ通例之ヲ自然ノ發火ト推定シ天災ニ準ス

船員ノ不注意或ハ乘客ノ過失ニ因ル火災ノ如キモ特ニ反對ノ契約ナキトキハ保險者通例其責ニ任ス然ルニ本邦保險證券ノ特約ニ從ヘハ船員ノ重大ナル過失ニ原因スル損害ハ保險者其填補ノ責ニ在セス故ニ本邦ニ於テハ船員ノ過失カ重大ト認メラル、程度ニ於テハ保險者ハ其責任ヲ免カルヘシ

敵船ノ發砲ニ遭ヒ船舶ノ火災ニ罹リタルカ如キ場合モ若シ保險者ニ於テ戰爭ノ危険ヲ負擔スルノ契約ナルトキハ填補ノ責アルハ論ヲ待タス又敵船ノ爲ニ船舶將ニ捕拿セラレントスルニ當リ船長自ラ之ニ點火シテ故意ニ燒失セシメタル場合ハ戰爭ノ危険ニ準シ若シ保險者ニ於テ戰爭ノ危険ヲ負擔セルトキハ保險者其責ニ任ス

る 爆裂 (Explosion)

爆裂トハ火藥其他ノ爆發物カ破裂シタル場合ヲ謂ヒ流鏑ノ破裂機械ノ破壊モ亦是レニ準ス而シテ爆裂ノ原因ヲ尋ヌルニ暴風雨等ノ不可抗力ニ因ルコト多ク此等ノ場合ハ固ヨリ保險者ノ負擔スヘキ危険ニ屬スレトモ其物ノ自然ノ性質或ハ瑕疵ニ原因スルカ如キ場合ハ保險者ノ填補スヘキ限リニ非ス尤モ果シテ其物ノ性質或ハ瑕疵ニ因ルヤヲ判別スルハ事實問題ニ屬シ實際ニ於テハ立證ノ困難ナル場合尠カラス然レトモ通例流鏑ノ破裂及ヒ機械ノ破壊ノ危険ノ如キハ他ノ天災ニ因ル

Viv. 275

危険トハ區別ヲ立ツルモノナルカ故ニ其原因ニ就テ立證ノ責ハ被保險者ニアルモノトセリ去レハ船舶保險ニアリテハ天候不良等是等ノ危険ヲ生スル憂ナキ場合ニ猶損害ヲ釀セルニ當リテハ被保險者ハ填補ヲ受クル能ハサルヲ通常トス

投荷

を 投荷

投荷トハ船舶カ航海中暴風雨ニ遭ヒ將ニ沈没セントスルニ當リテ船体ヲ輕フセンカ爲メニ故ラニ積荷ノ一部ヲ海中ニ投棄シテ難ヲ避クルカ如キ場合ト船舶カ坐礁シタル場合ニ船脚ヲ輕クシ其引卸シテ容易ナラシメンカ爲メ積荷ヲ海中ニ投棄スル場合トアリテ通常此損害ハ共同海損ニ屬ス然レトモ甲板積荷ノ投荷ハ海難ト見做サレス從テ特約アルニアラサレハ保險者ハ填補ノ責ニ任セサルヲ通例トス何トナレハ甲板ハ元來積荷ヲ爲スヘキ場所ニ非ス甲板積ノ貨物ハ航海者ニ危険ヲ與ヘ且其積荷自身ニ就テ謂ヘハ常ニ危険ニ類セルモノナレハナリ此ヲ以テ甲板上積荷ハ通例荷主ノ危険ニ屬ス去レハ特約ノナキ限りハ縱令不可抗力ニ因ル投荷ニアリテモ其損害ハ保險者之ヲ負擔セス

第三者ノ行爲ニ因ル危険

第二 第三者ノ行爲ニ因ル危険

第三者ノ行爲ニ因ル海上ノ危険トハ例令ハ第三者ノ行爲ニ因リ衝突或ハ火災ノ厄ニ遭ヒ或ハ盜難ニ罹リタルが如キ場合ヲ云フ而シテ此種ノ中ニハ不可抗力ニ因ルモノ亦存在スルハ勿論ナリ英

Viv. 274

Pos. VI. 31

Pos. VI. 310

盜難ニ三種アリ

Viv. 274

國ニ於テハ此種ノ危険ヲ海難(Perils of the Seas)ト區別シ保險證券中ニ所謂其他總テノ危険(And of All other Perils)ノ中ニ含マル、モノトナセトモ是レ前ニ列擧セル第一種ノ危険ト同シク海難ナル名稱ノ下ニ包含スルヲ以テ其當ヲ得タルモノトス故ニ實際ニ於テモ保險者ハ特ニ取除ナナスニ非レハ之ヨリ生スル損害ノ填補ヲ免カレサルヘシト雖モ此等ノ或物ニ就テハ特ニ除外例ヲ設ケテ豫メ填補ノ責任ナキ旨ヲ契約スルコトアリ

第三者ノ行爲中盜難ノ危険ハ之ヲ竊盜強盜及ヒ海賊ノ三ニ區別スルコトヲ得海賊及強盜ノ如キハ所謂不可抗力ニ屬スルモノニシテ特ニ反對ノ契約ナキ時ハ保險者其責ニ任スヘキハ勿論ナリ然レトモ今日ニ於テハ海賊或ハ強盜ノ如キハ殆ント其跡ヲ絶ツニ至リ盜難ノ多クハ所謂竊盜ナリ而シテ航海中竊盜ノ起ル場合ハ船員或ハ船長ノ所爲ニ因ルアリ或ハ又乘客若クハ寄港地ニ於テ船中ニ入込メル人足其他ノ者ノ所業ニ係ルモノアリ前者ハ後ニ船員ノ悪行ニ於テ述フル所アルヘシ後者ハ通例海難ト見做サレス何トナレハ斯ル事ハ船長ノ不注意ニ原因スルニ外ナラザレバナリ故ニ積荷カ海難ニ因ラスシテ紛失シタルガ如キ場合ニハ船主ハ荷主ニ對シテ責ヲ負フヘキハ勿論ナリ從テ海上保險者ハ負擔ヲ免カル、ヲ常トス然レトモ高價ノ物品等ニ就テハ運搬中盜難ニ罹リタル如キ場合ニハ一定ノ金額ヲ限リ其以上ハ責任ヲ負ハサル旨ノ特約條項ヲ船荷證券ニ掲グル場合アリ斯ル時ニアリテハ荷主ハ特ニ保險者ト契約ナシテ盜難ノ填補ヲモ受クル途アレトモ通例特ニ

反對ノ契約ナキ時ハ所謂窃盜ニ就テハ保險者其責ニ任セサルモノト知ルヘシ

第三 被保險者又ハ其代理人ノ行爲ニ因ル危険

被保險者又ハ其代理人ノ行爲ニ因ル危険トハ被保險者又ハ其代理人ノ惡意若クハ過失怠慢等ニ因リ海上ニ於テ起ルヘキ種々ノ危険ヲ意味スル者ニシテ例令ハ船主タル被保險者カ船舶ノ艙裝ニ十分ノ注意ヲ怠リタルガ爲メ海難ニ罹リタルトキ或ハ其代理人タル船長ノ怠慢ニ因リ遭難ヲ醸シタルトキ若クハ被保險者タル荷主ノ不注意ニ因リ荷造不完全ニシテ積荷ニ損害ヲ及ボシタル如キ其他是レニ類スル場合ハ枚擧ニ遑アラズ而シテ被保險者若クハ其代理人ノ行爲ニ因ル危険ハ其故意ニ出テタル場合ト過失怠慢ヨリ來ル場合トハ自ラ區別セヨル可カラス被保險者若クハ代理人カ故意ニ醸シタル損害ハ固ヨリ保險者負擔ノ限ニアラサルハ明瞭ナルヘシ尤モ船員ノ惡行(Barratry)ニ就テハ別ニ述フル所アルヘシ過失怠慢ヨリ起ル損害ハ特約ナキ場合ニ之ヲ保險者ノ負擔スヘキ危険ト爲スヘキヤ將又保險者ハ此ノ如キ損害ヲ負擔スル限リニアラサルヤハ一ノ問題ニ屬ス一六八一年ニ於ケル佛國海上法令第二七條ニ曰ク「保險者ハ被保險者ノ行爲若クハ過失ニ因リテ醸シタル損害ヲ填補スルノ責ニ任セス」トアリ而シテ當時ノ學者ノ說ニ依レハ被保險者ノ行爲ニ因ル損害ハ過失ニ因ル場合ト雖モ勿論保險者ハ其責ニ任セサルモノトセリ故ニ若シ之レニ反スル特約ヲ爲シタルトキト雖モ夫ハ公安ヲ害スル契約ニシテ條理上無効タルヘシト云ヘリ然ルニ法律ニ

被保險者ノ過失若クハ怠慢ヨリ起ル損害ハ保險者ノ負擔ニ歸スヘキ

Ca. J. 257
Ba. 109, 111

於テ右ノ如キ規定ヲ設ケタルニ拘ラス實際ニ於テハ一方ニ被保險者ノ代理人タル船長及船員ノ惡行ハ所謂船員ノ惡行即チ Barratry ナル名稱ヲ以テ保險者ハ特ニ其損害填補ノ契約ヲ爲スノ慣習アリ而シテ他方ニハ法律亦之ヲ是認セシテ以テ是レ即チ相矛盾セル者ナリトノ議論ヲ唱フルモノアリキ云々

如キ盛ニ此說ヲ唱ヘ此規定ヲ攻撃セル一人ナリ

Bo. 120

如此被保險者若クハ代理人ノ過失怠慢ヨリ醸セル損害ハ保險者ノ全ク填補ヲ免カルヘキモノナリトノ議論ハ十八世紀ニ於テハ一般ニ認メラレタリ然ルニ前世紀ニ至リテ之ヲ論難スノモノ輩出セリ要スルニ被保險者ノ過失ニ付保險者カ全ク其責ヲ免ルハトセハ保險ノ効能著シク減少スルモハト謂ハサルヘカラス何トナレハ實際損害ノ起ル場合ヲ視ルニ其大半ハ過失ニ基ク者ニシテ單ニ過失ト稱スルモノ、中ニハ總テノ過失ヲ包含スルモノナレハナリ此理ニ由リ一六八一年ノ佛國法令ニ倣ヘル多クノ國ノ法律ノ規定中ニハ多少其文句ヲ改竄セルモノアレトモ其精神ハ猶殆ント佛國ト全一ニシテ此法律ニ矛盾スル特約ハ果シテ有効ナルヤ否ヤニ付議論ヲ生ズヘシ或人ハ絕對的ニ之ヲ無効トセリ是レ即チ十八世紀ニ於ケル學者ノ說ト同一ナリ然ルニ又或人ハ曰ク特約ヲ以テセハ法律ハ之ヲ禁スルノ條文ヲ存セス且公安上憂モ憂フルニ足ラサルナリト如此佛國及佛法ニ倣ヘル國ニ於テハ被保險者ノ行爲若クハ過失ヲ保險者ノ負擔以外トセルニ拘ラス所謂被保險者ノ代理人タル船長若クハ船員ノ惡行ハ之ヲ負擔スルノ慣習アリ而シテ佛國ニ於テハ船長ノ惡行ナル

船長船員ノ過失ヲ保險者負擔スルノ慣習
Bo. 163

文字ノ解釋廣キカ爲メ被保險者ノ不便ヲ感スルコト少ナシ然レトモ後章ニ示スカ如ク海難ノ多クハ船長ノ過失ニ原因スルコト事實上明白ナルヲ以テ若シ佛國ニ於ケル船長ノ惡行ヲ英國ニ於ケルカ如ク狹義ニ解釋シ過失ハ之ヲ含有セサルモノト假定セハ著シク海上保險ノ効用ヲ減少スルノ結果ヲ生ス故ニ英國ニ於テハ原則トシテハ保險者ハ被保險者ノ過失怠慢ヨリ生スル損害ヲ擔保セスト雖モ恕ス可キ (excusable) 單ナル過失ニ歸因スルトキハ此限リニアラストセリ獨逸ノ如キハ被保險者ノ過失ヨリ生スル損害ハ海上保險者負擔ノ限リニ非スト規定セリ

舊八二五
新八二一
備商
本邦商法ニハ
惡意若クハ重
大ノ過失ニ就
テノミ規定ア
ル

本邦ハ改正商法六六七條ニ保險者ノ填補セサル損害又ハ費用ヲ列擧セルモノ、中ニ保險契約者若クハ被保險者ノ惡意若クハ重大ナル過失ニ因リテ生シタル損害トアリテ被保險者ノ惡意若クハ重大ナル過失ニ因リ生シタル場合ト單ナル過失ニ因リ生シタル場合トヲ區別セリ前者ハ當然保險者ノ負擔ヲ免カルヘキモノトセルモ後者ニ就テハ法律ハ別段ノ規定ヲ設ケス

被保險者ノ輕
過失ニ因ル損
害
Des. VI 314
Ca. JI 260
Bed. JI 46
Jan. IV 72
Yal. IV 61
Bo. JI 103
GAO. JI 175
Jap. JI 257
Yw. 257

以上述ブルカ如ク被保險者ノ過失ニシテ故意ニ因ルカ或ハ重大ナル過失ニ因ルトキハ何レノ地何レノ時ニ於テモ保險者ノ負擔以外ノ者トセリ然ルニ輕過失ノ場合ニハ之ヲ以テ保險者ハ賠償ノ責ヲ免カルヘカラストスル者ト又法律ノ規定ハ其責ヲ免カルヘシト解釋スルヲ得ルモ其反對ノ契約ハ有効ナリトノ論者ト又絶對的ニ輕過失ニ就テモ保險者ハ其責ヲ免カルヘキモノナリトノ三論者アリ

被保險者ノ過
失ニ付火災保
險ト海上保
險ト區別ヲ立
ツヘキヤ

Des. VI 313

凡ソ過失ノ場合ニ其行爲者カ責ヲ免カレスト謂フハ所謂汝ニ出テ、汝ニ歸ルトノ諺ノ如ク過失者自ラ其損害ヲ負擔スルハ當然ノ事ナリ然レトモ陸上ニ於ケル損害保險ニ就テ之ヲ謂ヘハ火災保險ノ如キハ被保險者ノ過失ニ因テ釀セル損害ノ如キモ保險者又之ヲ負擔スルモノニシテ此點ニ就テ海上保險ト火災保險トヲ區別スルハ頗ル其論據ニ乏シ故ニ絶對的ニ保險者ハ被保險者ノ過失ニ就テ責ナルヘシトノ議論ハ事實上酷ニ失スルノ嫌アリ而シテ法律ノ規定論者ノ說ノ如クナル國ニ於テモ之ニ反スル特約ハ公安ヲ害セサル限リ有効ト認ムヘシトノ議論ハ最モ其當ヲ得タルモノナルヘシ本邦ノ如キハ法律ニ此ノ如キ規定ナク只惡意若クハ重大ナル過失ノ場合ノミヲ規定セルカ故ニ其他ノ場合ニ於ケル過失ノ如キハ特約ナキ限リ保險者其責ヲ免カル、コトヲ得サルナリ此處ニ所謂特約トハ本邦保險證券第二條中ニ列擧セルモノ、如キヲ謂フ

被保險者ノ代
理人ノ過失ニ
因ル危険
No. 121

以上述ブル所ハ被保險者本人ノ過失又ハ怠慢ノ場合ナリ然ルニ其代理人ニ就テモ同様ノ制裁ヲ受クルハ勿論ニシテ即チ船舶ニ就テ謂ヘハ船長ハ勿論其他船主ノ代理人ト見做サルヘキモノ、行爲ニ因ルトキハ總ヘテ全様ノ制裁ヲ受クヘキモノナリ要之海上保險ニ於テハ被保險者又ハ代理人カ故意若クハ重大ナル過失ナクシテ起リタル損害ハ保險者ノ責ニ歸スベキモノナリトスルハ寧ロ穩當ナリト云フヘシ而シテ重大ノ過失ニ就テモ尙特約ヲ以テセハ之ヲ保險ニ附スルヲ得トノ論者アレトモ其說ノ當否ハ兎ニ角實際ニ於テ此ノ如キ特約ニ應スル者ナキハ説明ヲ要セスシテ明

瞭ナリ

第四 自然ノ消耗又ハ其物ノ性質若クハ瑕疵ニ因ル危険

自然ノ消耗又ハ其物ノ性質若クハ瑕疵ニ因ル危険

自然ノ消耗 (Vice Prope) 又ハ貨物ノ性質上ヨリ來ル損害ハ勿論保險者カ擔保スヘキ範圍以外ノモノタリ而シテ多クノ商品ハ海上運送中多少ノ損傷ヲ被ルヲ常トス例ヘハ穀物類ノ蒸損果實類ノ醱酵生魚類ノ腐敗蒸發性貨物ノ減量水ノ融解火藥類ノ自然發火酒類ノ變質其他蠟ノ如キ物カ炭熱ノ氣候ニ逢ヒテ甚タシキハ流動体トナリ或ハ量目ヲ以テ賣買スル總テノ商品ノ目耗リ (Tare) 等ハ皆此種類ノ損害中ニ包含セラルヘキモノニシテ總テ特約ナキ以上ハ保險者ニ於テ填補ノ責ニ任スルコトナシ

普通ノ漏損毀損 (Ordinary Leakage and Breakage) モ亦此種類ノ損失ニ屬ス即チ玻璃又ハ陶磁器カ運送ノ途中ニ毀損シ酒類其他ノ液体カ減量シタル場合等是レナリ

家畜ヲ積荷トナシタルトキ其運送中ノ死亡カ海難ノ直接ノ結果ヲナスシテ例ヘハ病死シタル如キ場合ハ自然ノ消耗ト看做サレ保險者其責ニ任セス

自然ノ消耗ハ單ニ積荷ノミナラス船舶ニモ之ヲ應用スルコトヲ得ルモノナリ即チ船舶保險ノ場合ニ付テ云フトキハ船舶ノ使用上ヨリ來レル自然ノ老蝕 (Wear and Tear) 例ヘハ使用年限滿了セントスル頃木材部ノ腐朽シタル個所ヲ修繕シ或ハペンキノ塗替ヲ爲ス費用ノ如キ或ハ船舶ノ構

造上ヨリ來レル損害例ヘハ海難ニ原因セサル器械ノ損傷又ハ船中ニ侵入シタル海水ノ爲メニ被リタル損害ノ如キハ普通保險者ニ於テ填補ノ責ナキモノトス

鼠喰及蟲喰

鼠喰蟲喰ニ因ル損害モ通常自然ノ消耗中ニ包含セラレ保險者填補ノ責ニ任セス尤モ蟲喰ハ木船

Ca. J. I. 139

時代ニ殊ニ多ク見シ所ニシテ特ニ熱帶地方ヲ甚シトス此等ノ蟲類ハ船底ニ孔ヲ生シ爲メニ海水侵入スルコト屢ナリ斯ク蟲類ノ船底ヲ襲フハ恰モ海難ト同シテ不可抗力ニ原因スル者ナレハ蟲喰ハ不可抗力ニ準スヘシトノ說ヲナス學者アリ然レトモ造船術ノ進歩ニ伴ヒ船側及ヒ船底ノ蟲害ニ權ル虞アル部分ハ之ヲ覆フニ特ニ蟲害ヲ防クニ足ル金屬板ヲ以テスル所謂被覆船アリ又否ラサルモ鐵船或ハ鋼鐵船漸次増加シテ以來蟲害ハ實際ニ見ルコト少ナキニ至レリ故ニ若シ金屬板ヲ用キル等ノ注意ヲ怠リ爲メニ蟲害ヲ受ケタル場合ノ如キハ之ヲ其物ノ瑕疵ニ準スルハ至當ナリ只海難ノ直接ノ結果即チ他ノ海難ノ爲メ船底ヲ覆ヘル金屬ノ一部分ヲ剝脫セラレ爲メニ蟲害ヲ蒙リタル如キハ特ニ海難ト見做スハ蓋シ至當ナルヘシ然レトモ是レ寧ロ例外ニ屬シ一般ノ場合ニ就テ之ヲ謂ヘハ蟲害ハ之ヲ以テ海難ト見做サス

鼠喰ハ船体ニ損害ヲ及ホスコト稀ニシテ寧ロ積荷ニ及ホスノ損害ナリ船中ニ鼠ノ棲息スルコトハ時トシテ夥シク「こんしゆら、ごら、めーる」(Consultat de la Mer) 其他古代ノ法律中ニハ船長ノ義務トシテ船中ニ飼フヘキコトヲ規定セル位ナリ然レトモ小形ノ木船時代ト比較セハ今日

鐵船ノ巨大ナルモノニハ鼠ノ棲息スルコト割合ニ少ナク且貨物艙口ノ閉鎖十分ナレハ鼠害ヲ受クルコト甚ダ稀ナリ故ニ實際上鼠喰ハ稀ニ之ヲ見ルニ過キス若シ偶々積荷ノ鼠害ニ罹ルモノアルモ是レ決シテ海難ト認ムルコト無ク所謂自然ノ消耗ニ準シテ荷主ノ負擔ニ歸スルノ外ナシ

自然ノ消耗ニ原因スル損害ハ保險者ニ於テ填補ノ責ナキコトハ前ニ述ヘタル所ノ如シ然ルニ以上所謂自然ノ消耗ハ保險ノ目約物自身ノ自然ノ消耗ニノミ限ルヘキモノニシテ假令自然ノ消耗ト雖モ海難ノ直接ノ結果ナルカ若クハ他物ノ自然ノ消耗ニ因リ起リタルモノナルトキハ特ニ除外例ヲ設ケタル場合ノ外保險者ハ其填補ノ責ニ任スルハ至當ナルヘシ

海難ノ直接ノ結果タル自然ノ消耗及ビ之ニ準スヘキ物

海難ノ直接ノ結果タル自然ノ消耗トハ例ヘハ果實類カ船舶ノ遭難ニ際シ潮水ニ觸レタル爲メニ腐敗ヲ來シタル如キモノニシテ其直接ノ原因海難ニアルトキハ保險者ハ其損害ヲ填補スルヲ要ス

其他例令ハ貝類肥料等ノ惡臭ヲ發スル積荷ヲ積ミタル船舶遭難シ避難港ニ入津セリ然ルニ當時恰モ流行病其港ニ蔓延シ公衆衛生ノ爲メニ如此惡臭ヲ發シ病毒ノ媒介ヲナスノ虞アルモノハ速カニ投棄スヘシトノ官ノ命令ニヨリ其積荷ヲ投棄セリ此場合ハ其避難ヘ入津前毫モ海難ヲ被ムリシニ非ス其臭氣ヲ發セルハ全ク其積荷ノ性質ニ由ル者ナレハ投棄セラレタルニ因リ生スル損害ハ積荷自然ノ性質ニ原因スルト稱スルヲ得ヘキモ猶之ヲ以テ海難ノ一部ト見做シテ保險者ニ於テ填補ス

VALLEY 54

スヘキモノナリトノ説ヲ爲スモノアリテ佛國ノ如キ之ニ類スル判決例アリ

又例令バ汽船ガ別段海難ノ爲ニ非スシテ其機關ノ欠點ニ因リ車軸其他ノ推進機ニ故障ヲ生ジタル場合ノ如キ推進機其物ニ就テハ勿論瑕疵ニ因ルモノニシテ保險者其責ニ任セサルハ明瞭ナリト雖モ若シ其推進機ヲ折リテ後海難ノ爲メニ船舶遭難スルカ或ハ推進機ヲ折リタル爲メ船舶ノ進行ヲ妨ケラレ折柄颯風ノ襲來ニ遭遇シ近傍ノ淺瀬ニ乗り揚ダ爲メニ侵水シテ積荷ニ損害ヲ及ボシタルガ如キ場合ニハ積荷ノ保險者ハ其責ヲ免カルベキヤ否ヤ又爲メニ生シタル船舶ノ損害ニ就テハ如何是一ノ問題ニ屬スド、くるしー (de Coucy) 氏ノ所説ニ依レバ汽船ニ積込ムヘキ積荷ニ對スル保險者ハ汽船積トシテ其責ニ任スベキヲ約セリ然ルニ船舶ノ性質上ノ瑕疵ニ因リ其推進機ニ故障ヲ生シタルトキハ其汽船ハ恰モ帆船ト同シテ保險者ハ帆船積トシテ契約セサルガ故ニ保險者當然其責ヲ免カルベシ尤モ汽船ノ場合ニアリテモ猶其帆ヲ使用スルハ別ニ禁制スル所ニ非ラサレバ汽船ノ推進機完全ナル間ニ蒸氣力ノ傍ラ帆ヲ使用スルハ毫モ妨ケナキモノニシテ其場合ニ颯風ノ爲メ突然岩礁ニ吹キ付ケラレタル如キハ事情ヲ異ニスルモ推進機ノ瑕疵ニ因ル場合ハ全ク是レト趣キヲ異ニスルモノナリト謂ヘリ

CAQ I 381

元來保險ノ目的物ノ瑕疵ニ就テハ保險者其責ヲ免カルベシト雖モ、くるしー氏ノ議論ハ少シク其當ヲ失ス何トナレバ毀損シタル推進機ノ損害ハ固ヨリ保險者其責任ヲ免カル、ヲ得ルモ猶他

改商四二一

ニ颶風ナル新原因起リタル者ニシテ若シ颶風ノ起ルコト莫リセハ或ハ其船舶ハ無事他港ニ入ルヲ得タリシヤ知ルベカラス故ニ如此場合ニハ其物ノ性質ヨリ起レル損害ハ直接ノ原因ニ非スシテ直接ノ原因ハ暴風雨ト稱スルヲ得ベシ船舶保險ノ場合ニ於テ猶然リ況ンヤ其積荷ノ保險ニ於テヤ尤モ前陳ノ場合ニ於テハ保險者ハ其危険ノ著シク變更セル理由ヲ以テ其保險契約ヲ解除スルコトヲ得ル理ナリ然レトモ其解除ハ將來ニ向テノミ効力ヲ有スルモノニシテ航海ノ途中ニ如此事起リタルトキハ保險者ハ其責ヲ免カル、コトヲ得ザルナリ或人ハ船舶ノ不適當ナルノ理由ヲ以テ如此場合ハ保險者其責ヲ免カルベシトノ説ヲ唱フルモノアレトモ船舶ノ不適當ナルヤ否ヤハ畢竟其出帆當時ノ現狀ニ就テ謂フモノニシテ航海ノ途中加之海上ニ於テ其情況ヲ變更スルガ如キハ此限ニアラザルコト明瞭ナリ

Val. IV. 30

他物ノ瑕疵ニ原因スル自然ノ消耗

Ca. I. 494

又他物ノ瑕疵ニ起因スル自然ノ消耗トハ例ヘバ船舶ノ瑕疵ヨリ被ムレル積荷ノ損害ノ如キモノニシテ船舶ノ保險者ハ其船舶ノ瑕疵ヨリ生セル損害ハ勿論填補ノ責ナシト雖モ積荷ノ保險者ハ特ニ反對ノ契約ナキ時ハ船舶ノ瑕疵ニ起因セル積荷ノ損害ヲ填補スルノ責ニ任スルハ蓋シ至當ノコトナリ或人曰ク「船舶ノ自然ノ消耗ノ爲メニ積荷ヲ損害ヲ被ムリタルトキハ其損害ノ原因ハ自然ノ消耗ニアルヲ以テ保險者其責ヲ免カルベキハ明瞭ナリ」ト然レトモ荷主ト船主トハ全ク別箇ノ人ニシテ船舶ノ自然ノ消耗ヲ以テ荷物ノ消耗ト爲ス能ハズトノ説ハ最モ其當ヲ得タル者ナルベシ

Des. VI. 331

獨商 舊八二五 新八二一

自然ノ消耗立證ノ責任者

Pan. I. 391 Part. D. 11 329 Rod. IV. 51

Art. 11. 732 Des. VI. 332 Des. VI. 333 Des. VI. 334 Val. 316 C.A. 6592

故ニ例令ハ航海中暴風雨等ノ海難ニ因ラスシテ船舶ニ浸水シ積荷ノ損害ヲ被ムリタル場合ノ如キハ浸水其モノハ船舶ノ自然ノ消耗ト見做スヲ得ヘキモ斯ル場合ニ特ニ反對ノ契約ナキ時ハ保險者ハ其積荷ノ損害ニ對シテ責ヲ免カル、コト能ハサルハ勿論ナルベシ

如斯其原因ノ如何ニ因リ自然ノ消耗ニシテ猶保險者ノ負擔スヘキ海難ト見做サルヘキモノアリ獨逸商法ハ猶右ノ場合ニ加フルニ保險者ノ負擔セル危険ノ爲メニ航海非常ニ延引シタルヨリ積荷自然ノ消耗ニヨリ損害ヲ生シタルトキハ保險者其責ニ任スヘシトセリ

保險ノ目的ノ自然ノ消耗ニ付テハ其責保險者ニアラサルコトハ既ニ明瞭ノコト、ナレリ而シテ其損害カ果シテ自然ノ消耗ニ因ルモノナリヤ否ヤニ付其立證ノ責ハ保險者ニアルカ將又被保險者ニアルカハ一ノ問題ナリ從前ハ豫メ自然ニ消耗シ易キ積荷ヲ定メテ運送中損害アルコトヲ推定シタルカ故ニ若シ其損害ヲ以テ自然ノ消耗ニ因ルモノニ非ラスト主張スルモノアラハ之カ反證ヲ舉グルヲ必要トセリ然ルニ近來ニ至リ學者ノ説一變シ斯ノ如キ場合ニ當リ其自然ノ消耗又ハ積荷固有ノ性質ヨリ來レル損害タルヲ證明スル責ハ一切保險者ニアルモノトシ保險者ニ於テ若シ之ヲ證明スル能ハサレハ其損害ハ海難ニ因リテ生シタルモノト推定スルコト、ナレリ蓋シ此説ハ保險者ニ取リテハ多少不利益ナリト雖モ條理上至當ノコト、謂フヘシ而シテ保險者カ前記ノ立證ヲ爲スハ困難ナル場合尠カラス殊ニ發火ノ場合ニ於テ假令其物ハ發火シ易キモノナリトスルモ其物既ニ

灰燼トナレル後ニ至リテ其證明ヲ擧グルハ極メテ難事ニ屬ス故ニ保險證券ニ於テ豫メ絶對的ニ是レカ規定ヲ設クルモノ多シ例ヘハ生魚果實ノ如キハ全損ニ歸シタルトキノ外一部分ノ損害ニ就テハ填補ノ責ニ任セサルカ如シ或ハ漏損毀損ニ就テハ一切填補ノ責ニ任セストシ其他損害ヲ被ムリタル原因ニ付キ立證ノ困難ナルモノ等ハ豫メ保險證券ニ於テ特別ノ契約ヲナスコト多シ

第五 船員ノ行為ニ因ル危険

此種類ノ危険ヨリ起ル損害中最モ普通ナルモノハ船員ノ悪行 (Barratry or Barratry) ニシテ白國其他諸威瑞典等ヲ除キ各國ノ法律概テ契約アル場合ノ外保險者ハ填補ノ責ニ任セサルモノトセリ然レトモ今日實際各國ニ用非ラル、保險證券ニヨレハ船員ノ悪行ヨリ起ル損害ハ保險者填補ノ責ニ任スルヲ常トス本邦ノ如キモ舊商法ハ之ヲ是認シ且舊式ノ保險證券ニ於テハ此危険ヲ擔保シタルトモ修正シタルモノニハ之ヲ擔保セサルコト、セリ

抑モ Barratry ナル語ハ元來詐欺ヲ意味スルモノニシテ往古ノ學者カ唱フル所ニヨレハ船員ニ惡意アリ若クハ詐欺ヲナシタル場合ニ非サレハ之ヲ船員ノ悪行ト認メサリシモノニシテ現今英國ニ於ケル學者ノ解釋亦是レニ則リ船員ニ詐欺又ハ惡意換言スレハ明カニ不法ノ行為又ハ刑事上ノ怠慢 (Negligence Criminal) アルニ非サレハ之ヲ船員ノ悪行ト看做サス然ルニ佛國ニ於テハ彼ノ「海上のしるべ」(Guidon de la Mer) 出版以來船長及ヒ海員ノ過失怠慢不法行為等ニヨリ船舶及ヒ

船員ノ行為ニ
因ル危険

白商一八四
諸商二二三
佛商三二五
伊商六一八
西商七五六
南商六四〇
現商九五九

船員ノ悪行
Valry 172
Em. 1366
船員ノ悪行ニ
付佛國ト英國
ト解釋ノ相違
C.A.C. 1856

積荷ニ及ホセル總テノ損害ハ之ヲ船員ノ悪行ト看做スコト、ナレリ爾後ばらん (Valin) ぬめりごん (Emerigon) 等ノ學者輩出シテ主張シ現世紀ニ至リテモ此說多ク行ハル故ニ佛國ト英國トハ船員ノ悪行ニ付キ其解釋ニ廣狹アル者ナリ尤モ、くるし氏カ佛國海上保險證券ノ解釋ニ於テ引例セル所ニヨレハ船長カ測量ヲ誤リ或ハ燈臺ヲ看誤リ或ハ船舶現在ノ位置ニ付キ計算ヲ誤リタルカ爲メ遭難シタルトキハ之ヲ船員ノ悪行中ニ加ヘスシテ只船長又ハ船員カ相當ノ義務ヲ怠リタル場合ヲ以テ船員ノ悪行ニ屬スヘキモノトセリ例ヘハ夜間船燈ヲ點スルコトヲ怠リ或ハ水先案内ヲ要スル場合ニ之ヲ雇入ル、コトヲ怠リ或ハ港灣ノ出入等船長カ自ラ船員ヲ指揮スヘキ場合ニ之ヲ怠リタルカ如キ皆是レナリ

如比佛國ニ於ケル船員ノ悪行ナル語ハ其意味廣キカ爲メニ單ニ船員ノ悪行ヲ負擔スヘシトノ契約ハ甚シク廣義ニ解釋セラル、ノ虞アルヲ以テ佛國ノ保險證券ハ船員ノ悪行ヲ負擔スル場合モ猶除外例ヲ設ク即チ佛國船舶保險證券第四條ニ曰ク

本證券第一條中船員ノ悪行ヲ負擔スト雖モ左ノ場合ニハ保險者其責ヲ免カルヘシ
(一) 船長ノ惡意若クハ詐偽ノ行為ニ因ルトキ或ハ港ノ封鎖ヲ破リ密輸出入ヲ企テ若クハ禁制品ヲ積込ミタルヨリ生スル損害又ハ船長カ自己ノ次席船員 (La Second) 以外ノモノヲ船主又ハ其代理人ノ承諾ナクシテ自己ノ代理ト爲シ以テ船舶ノ縦横ヲ一任シタルヨリ生スル損害

佛國船舶保險
證券中船員ノ
惡行ニ關スル
外埠規定
Dec. 1. 1850

Valry 172
Em. 1366
船員ノ悪行ニ
付佛國ト英國
ト解釋ノ相違
C.A.C. 1856

(二)(三)(四)省畧

(五)船長又ハ船員ノ陸上ニ於ケル行爲ニヨリ船艙ノ被ムレル損害

(六)被保險船艙ノ積荷主、備船主、荷受人、旅客又ハ海員ニ對スル損害賠償特ニ荷積ノ方法ヲ

誤リタルトキ、甲板上ニ積荷ヲ爲シタルトキ、過積ヲ爲シタルトキ雇船契約書及ヒ其他ノ契

約ニ違背シタルニ因リ生スル損害賠償

(七)死亡若クハ負傷者ニ對スル損害賠償

船長ノ悪行カ
船員ノ悪行中
ニ含有セラレ
ザル場合

船長ノ權限ハ廣大ナルモノニシテ船舶航海中一方ニ於テ船主ノ代理者タルト全時ニ他ノ一方ニ於テハ貨主ノ代理者タル場合アリ例令ハ航海ノ途中船舶遭難シ積荷損害ヲ蒙ムリタルトキハ船長ハ及ブ限リ其貨主ノ利益トナル方法ヲ講セサルヘカヲサルハ勿論ナリ如此船主ノ代理人タル位置ヲ離レ荷主ノ代理者トシテ船長ノ働ケル行爲ニ就キ悪行アル場合ハ之ヲ船員ノ悪行中ニ包含スルヲ得ス何トナレハ此場合ハ船長ハ貨主ノ代理人 (Sub-agent) トシテ見做スコトヲ得レハナリ

亦先案内ノ過
失
Law. IV. 34
Vlt. 301
Val. IV. 74
Des. VI. 315

水先案内ノ過失ニ因リ船主又ハ第三者ニ損害ヲ及ヘタルトキハ其水先案内カ船員ノ一部ナル場合ニハ船員ノ過失ト見做サル、モ特ニ其航路ニ限リ水先案内料ヲ支拂ヒテ雇入レタルモノナルトキハ普通ノ海難ト見做サル去レハ後ノ場合ニ於テハ假令保險者カ船員ノ悪行ヨリ起ル危険ヲ擔保セザルトキト雖モ水先案内ノ過失怠慢ヨリ生スル損害ヲ填補スベキモノナリトノ説ハ其當ヲ得タ

ルモノナラン

佛國學者ノ廣キ解釋ニ依ル船員ノ悪行ハ船長或ハ海員ノ輕過失ハ勿論惡意若クハ詐僞又ハ重大ナル過失ヲモ指スモノニシテ其重大ナル過失トハ果シテ如何ナル程度ノ過失ヲ指スモノナルカハ固ヨリ事實問題ニ屬シ裁判官ノ判定ニ徴シテ察スルノ外ナシ

重大ナル過失

抑モ重大ナル過失ナル語ハ本邦改正商法ニ於テ初メテ用ヒラレ延ヒテ本邦ニ於ケル改正保險證券ニモ使用セラル、所ニシテ如何ナル程度ノ損害カ果シテ重大ナル過失ナリヤハ本邦判決例

ノ如キ未タ之ニ則ルヘキモノナシト雖モ按スルニ重大ナル過失ナル語ハ羅典ノ Culpa lata 佛ノ Faute lourde 又ハ Faute grave 獨ノ Grobes Fahrlässigkeit 英ノ Gross negligence 等ノ諸語ニ稍々

相當スルモノナルヘシ尤モ此等諸國ニ於テ過失ノ解釋ニ付多少其根據ヲ異ニセルモノアリ從テ學者ノ解釋若クハ判決例ニ徴スレハ其詳細ノ點ニ付テハ必スシモ同様ナラスト雖モ之ヲ概言セハ常識ヲ有シ其局ニ當レルモノ、普通ノ注意ヲ標準ト爲シ之ヲ缺キタルトキハ之ヲ以テ重大ナル過失ト稱スルカ如シ、而シテ何ヲ以テ普通ノ注意ト云フヤハ又一問題ナリコハ不可抗力ヲ論スルニ當リ詳説カカク到底所謂具體的ニ論スルコト能ハサルモノニシテ必ス抽象的ニ觀察ヲ下サ、ルヘカラス換言スレハ其局ニ當ルモノ、知識ヲ以テ論スルハ不可ナリ宜シク普通ノ能力ヲ具ヘタルモノヲ以テ標準トシ土地ノ慣習等其他諸般ノ情況ヲ酌量シテ決スルノ外ナカルヘシ然リ而シテ實際

重大ナル過失ノ例

重大ナル過失ヲ保險者ニ於テ立證スルハ困難ナリ

ニ於テ其標準ヲ定ムルニハ普通船長ノ採ルヘキ注意ヲ以テ基礎ト爲ス可キナリ今二三ノ例ニ由テ之ヲ觀レハ船舶ノ交通頻繁ナル海峽ヲ濃霧中汽笛信號ヲ怠リ全速力ヲ以テ進行シ他船ト衝突シテ損害ヲ醸シタルカ如キ或ハ暗礁多キ場所ヲ濃霧中全速力ニテ進行シ座礁セルカ如キ或ハ船長カ船橋ニ在テ睡眠ヲ貪リ爲メニ淺瀬ニ乘リ揚ケタルカ如キ若クハ船艙ニ於テ海員喫煙ヲ爲シ爲メニ火災ヲ惹起シタルカ如キ場合ハ勿論之ヲ重大ナル過失ト稱シ得ヘシ

此ノ如ク重大ナル過失ト故意若クハ惡意トハ異語全意ナルカ如シト雖モ必シモ同義ナリト云フヘカラス何トナレハ普通ノ場合ニ於テハ殆ント其區別ヲ立ツルコト困難ナルカ故ニ事實ニ於テハ甚シク相近接シ判然タル區別ヲ存セサルカ如シト雖モ故意ト過失トノ間ニハ自ラ區別ヲ存スルナリ是レ畢竟過失ハ元來故意ニ醸セルモノニアラサレハナリ

船員ノ重大ナル過失ニ因リ被ムリタル損害ハ保險者其責ヲ免カルヘキハ當然ナリ然レトモ其損害カ果シテ重大ナル過失ニ因リシヤ否ヤハ其責ヲ免カレントスル保險者ニ於テ立證セサルヘカラス然ルニ其損害タルヤ多クハ陸上ヲ距ル遠キ場所ニ於テ起ルモノナレハ立證ノ困難ナルハ勿論ナリ故ニ保險者ニ於テハ重大ノ過失ナリト主張スルコトヲ得ヘキ場合ニアリテモ立證ノ容易ナラサルカ爲メ不能ニ終ルコト多カルヘシ勿論常識ヲ以テ推則シ得ルカ如キ場合ニハ裁判官ハ之ヲ以テ重大ナル過失ナリトノ推定ヲ爲スコトナキニシモアラサルヘシト雖モ船長ニ於テ此等ノ行爲ア

重大ナル過失ハ之ヲ技術上ノ過失ト區別スルコトヲ要ス

衝突ニ因リ第三者ニ及ボシタル損害ノ賠償

保險者ニ其賠償ノ責ナシト

ルヤ事實ヲ隠蔽スルコト甚カラス而カモ船員等ハ共ニ其利害ヲ同フスルモノナルカ故ニ自己ノ主宰者タル船長ノ不利益ナル陳述ハ之ヲ避クルコト多カルヘク或ハ海難證明書ノ如キ若クハ Protest ノ如キ悉ク船長ノ申出若クハ陳述ニヨリ作成セラレ航海日誌(Log Book)其他海難ノ證據書類ハ總テ船長海員ノ手ニ於テ作成セラレタルモノナルカ故ニ保險者ニ於テ重大ナル過失ナリトノ證明ヲ爲シ得ヘキ場合ハ稀有ニ屬スルモノト云フヘシ

重大ナル過失ハ之ヲ技術上ノ過失ト區別セサルヘカラス何トナレハ技術上ノ過失ハ常識アル船長ノ普通ノ注意ヲ以テスルモ猶之ナキヲ保セス例ヘハ海底其他ノ測量ヲ誤マリ又ハ船体ニ些少ノ破損若クハ故障アルモ其航海ニハ別段ノ故障ナシト信シテ出帆シ途中之カ爲メニ損害ヲ被ムリタル場合ノ如キ又ハ他船ノ舷燈ト燈臺トヲ誤認シ爲メニ損害ヲ醸シタルカ如キ所謂單純ナル見込違ヒハ之ヲ重大ナル過失ト云フヘカラス要之重大ナル過失ハ通俗的ニ之ヲ云ヘハ不注意ノ極點ニシテ殆ント故意ニ損害ヲ醸セルト相去ルコト遠カラサル場合ヲ稱スルモノト知ルヘシ

船員ノ行爲ニ由リ第三者ニ及ボシタル損害中船舶ノ衝突ニ當リ其非一方ニアリ從テ他方ヘ當然仕拂ハサルヘカラス賠償金ハ其加害船舶ノ保險ヲ引受ケタル保險者ニ於テ填補ノ責アリヤ否ヤハ一ノ問題ナリ

此賠償金ハ特約アル場合ノ外ハ船舶保險者ニ填補ノ責ナシトノ論者ノ説ニ曰ク保險者ハ海上ニ

スルノ説

CAQ II.
IS
Lyc. II. 300
Dr. I.
289-294
Ca. R. I.
550-556

於テ船舶ノ被ルヘキ危険ノ填補ヲナスコトヲ契約セルノミニシテ他ニ及ホスヘキ理由ナシ今若シ
假リニ第三者ニ及ホスヘキ損害填補ノ責保險者ニアリトセンカ衝突ノ場合ニ第三者ニ對スル船主
ノ責任ハ其船体及ヒ運賃等ヲ以テ限度トスルコトハ多クノ國ノ法律ノ認ムル所ナリ然ラハ船主ニ
於テハ自己ノ船舶毀滅セルカ或ハ否ヲサルモ之ヲ放棄セハ其責ヲ免カル、コトヲ得ルナリ然ルニ
此時ニ當リテモ猶船主放棄セサルニ於テハ保險者ハ責ヲ負ハサルヘカラサルノ結果ヲ生スルニ非
ラスヤ是レ不條理モ亦甚シキ者ナリ又海上保險ノ契約ニアリテ船舶ノ保險ヲ引受ケタル場合ハ其
保險者ノ責任ハ保險證券ニ據リ定マル然ルニ其保險證券ニ記載セル金額以外ニ猶責任ヲ有スルコ
トハ條理上アリ得ヘカラサルコトニシテ他ノ損害保險ヲ以テ之ヲ例ヘンニ火災保險ノ如キ隣家ニ
及ホス損害若クハ第三者ニ及ホス損害填補ノ如キハ特ニ保險料ノ割増ヲ支拂ヒ明ニ契約スルニ非
レハ保險者其責ニ任セサルノ事實ハ一般ニ認ムル所ナリ而シテ此點ニ付火災保險ト海上保險ト區
別ヲ立ツルノ理由ヲ見ス由是觀之海上保險者ニ填補ノ責アリト主張スル彼ノ反對論者ノ説ク所即
チ保險者ニ於テ船員ノ悪行 (Bartrity) ナ填補スル以上ハ衝突ノ場合ニ第三者ニ及ホス損害ヲモ填
補スヘシトノ議論ハ一見理アルカ如キモ其根本ニ於テ既ニ全然誤レルヲ知ルベシト云ヘリ

保險者ニ填補ノ責ナシトノ此等ノ説ヲ爲スハ佛蘭西ニ於テハ商法ノ大家 *りをん*、*かわーん* 氏
(Lyon-Caen) 海上法ニ於テ有名ナル *ど*、*くるしー* 氏 (De Courcy) 等ニシテ是レニ賛意ヲ表ス

Grow. 212

ル學者亦少カラス從テ佛國ニ於ケル裁判例ノ如キモ亦是レニ則ルモノアリ英吉利ニ於テハ此點ニ
付現世紀ノ初メ頃迄ハ別段ノ規定ナカリシカ一八三六年ニらばりヨる號 (La Valcur) 事件以來第
三者ヘノ賠償金ハ保險者負擔ノ限リニ非サルコト明瞭トナレリ然レトモ其他ノ諸國ニ於テハ此點
ニ付猶議論アリ

以上述フル所ハ船員ノ行爲ニ付第三者ニ對シテ保險者ハ特約アルニ非ラサレハ填補ノ責ナシト
ノ論者ノ所説ノ大要ナリ然ルニ是レニ反對スル論者中ニモ名家少カラス佛蘭西ノ海上法大家で
ヒヤるだん (Desjardins) 氏ノ如キ *ど*、*ばあるろらじ* (De Valroger) 氏ノ如キ白耳義ノ海上
法大家 *じやこぶ* (Jacobs) 氏ノ如キ是レナリ而シテ又判決例モ是レニ則ルモノ前者ニ比スレハ却
テ多シ而モ佛蘭西及白耳義ニ於テ近來ノ判決例ハ殆ント皆此説ニ傾ケルカ如シ而シテ商法中此説
ヲ採用シテ特別ノ規定ヲ設ケ保險者ニ責アリト爲ハ獨乙、*瑞典*、*ふいんらん* 等トス

衝突ノ場合ニ加害船ヨリ被害船ニ仕拂フヘキ賠償金ハ其加害船ノ船舶保險ヲ引受タル保險者ニ
於テ當然填補スヘキモノナリトスル説ノ大要ヲ述ヘンニ衝突ノ場合ニ其非一方ニアルカ如キトキ
ハ其加害船ニ就テ之ヲ謂ヘハ之ヲ船員ノ悪行ニ準スルコトヲ得ヘシ故ニ船員ノ悪行ヲ引受タル以
上ハ獨リ其加害船自身ニ被ムレル損害ノミナラス他船ニ加ヘタル損害モ亦宜シク之ヲ填補スヘキ
ナリ何トナレハ抑モ海上保險ニ在テハ保險者カ填補スヘキ損害ハ獨リ有形的ノ損害及ヒ損失ノミ

獨南 新八二〇四
新八二〇四
瑞南 二〇七
布南 二〇七
保險者ニ其賠
價ノ責アリト
スル説

B.P. 1. 367
Bed. IV. 71
Dec. VI
359-60
Valr. IV.
88
Ca. J. 571
Wei. 205
Lem. I. 305
Ja. D. II.
302-304

ナラス其他海損ノ費用ノ如キ或ハ戰時ノ危険ヲ引受タル時ノ如キハ敵船ニ捕拿セラレタル船舶ヲ贖ヒ戻ス費用ノ如キ總テ保險者負擔スルニ非ラスヤ請フ又屢々起ルヘキ共同海損ノ場合ニ就テ再考セヨ船舶保險ヲ引受タル保險者ハ其目的物タル船舶ニハ何等ノ有形上ノ損害(Material Loss)ヲ被ムラサル場合ニ於テモ猶共同海損ノ分擔額ヲ負擔スルニ非スヤ共同海損ノ分擔額ヲ負擔スルト第三者ニ對スル衝突ニ原因セル債務ヲ負擔スルト何ノ撰フ所カアル然リ而シテ多クノ國ノ商法ノ規定ニ徴スルニ海上保險契約ニ因リテ保險者ノ負擔スヘキ損害ハ被保險物ノ海上ノ危険ヨリ起ルヘキ損失若クハ損害トアリ故ニ之ヲ廣義ニ解釋スレハ衝突ノ場合ニ第三者ニ對スル債務ノ如キハ之ヲ保險者ノ負擔トスルハ當然ノコトニ屬ス反對論者ノ唱フル所ニヨレハ「保險者ノ責任ハ保險證券ニ於テ契約セル金額ニ止マリ其以上ニハ敢テ及ホストコナシ」ト然レトモ是レ畢竟其保險ノ目的物上ノ危険ニ關スル制限ニ過キス加害者自身ノ損害ト被害船ニ支拂ハルヘキ賠償金トハ全ク別物ニシテ其性質ニ於テ異ナルモノナレハ前者ノ制限ヲ移シテ後者ヲ羈束スルヲ得サルモノナリ加害者自身ニ損害アラハ保險者ハ其損害ヲ填補スヘキハ勿論被害船ニ向テ仕拂ハルヘキ損害亦其責ニ任セサルヘカラス反對論者曰ク「火災保險者ハ特約アルニアラサレハ第三者ニ支拂ハルヘキ賠償金即其隣家ニ及ホス所ノ損害金ノ如キハ其責ニ任セス海上保險ト火災保險トハ此點ニ於テ差別アルヘカラス」ト然レトモ論者ハ海上保險ト火災保險ト全ク混合セルモノナリ按スルニ

Vic. 178
179

火災保險ニアリテハ保險者ノ引受クヘキ危険ハ即火災ニ限定セラレ其被ムル損害ハ其保險ノ目的物以外ニ逸出スヘカラス尤モ損害防止ノ費用等ハ通例保險者之ヲ負擔スト雖モ其目的物火災ノ難ヲ被ムラサレハ之ニ對シテ保險者ハ填補ノ責ニ任セス然ルニ海上保險ハ元來如此單純ナルモノニアラス其填補ノ範圍極メテ廣ク敢テ火災保險ト日ヲ同フシテ論スヘキモノニアラサルナリ海上保險者ノ引受クヘキ海上ニ於テ起ル危険ハ火災アリ破船アリ沈没アリ坐礁アリ投荷アリ一言以テ之ヲ蔽フヘカラス之ヲ陸上ニ於ケル保險ニ例ヘンカ運送保險者或ハ火災保險者ノ引受クヘキ危険ト又或場合ニハ盜難ノ保險等ヲモ此等ノ危険カ海上ニ於テ起リタル時ハ海上保險者ハ負擔スルニ非スヤ果シテ然ラハ火災保險ヲ以テ海上保險ヲ論スルハ其當ヲ得サルモノナリト云ヘリ
要之第二說ノ主要點ハ第三者ニ對スル船員ノ行爲ニ因ル損害ハ單ニ保險ノ目的上ニ及ホスヘキ有形ノモノハミナラス是レニ關聯シテ生スル無形ノ損失及費用ノ如キモ皆保險者ニ於テ填補スヘキモノナリト云フニアリ

白耳義海商法
ノ規定ト其精
神

如此兩說共ニ多少異ナリタル點ニ於テ論據ヲ有シ大家ノ說ヲ闕スノ價值アリ一八七九年ノ白耳義海商法カ議會ニ於テ修正委員ノ手ニ議セラル、ニ當リ其委員中ニハ「獨逸ノ商法カ衝突ノ場合ニ加害船ヨリ被害船ニ支拂ハルヘキ賠償金ハ其加害船ノ保險者ノ填補ニ歸スヘキ旨特ニ條文ヲ設ケテ規定セルノミナラス白耳義國法律ノ母國タル佛國ニ於ケル判決例カ保險者ノ此責任ヲ非認

セルモノアル所以ハ即チ斯ル賠償ハ法律ノ特別ノ規定ヲ待テ初メテ効力ヲ有スルモノニシテ法律ノ規定ヲ缺クハ當然保險者ニ責ナキモノナリトノ理由ニ因リ海商法第一七八條ニ於テ海上保險者ノ負擔スヘキ危険ヲ列擧シ此等ノ原因ヨリ生スヘキ損失損害ヲ填補スヘシトアルヲ殊更ニ此等ノ原因ヨリ生スヘキ總テノ非常ノ費用 (Toutes dépenses extraordinaires) 云々ナル文字ヲ加フヘシトノ動議ヲ出シタリキ然ルニ政府委員ノ説明並ニ修正委員ノ多數ノ意見ハ既ニ法文中海上保險者ノ危険ヲ列擧セル者ノ中ニ船員ノ惡行ヲ掲ケ此等ノ原因ヨリ生スヘキ損失及ヒ損害ヲ填補スヘシト規定セル以上ハ衝突ノ場合ニ第三者ニ仕拂ハルヘキ賠償金ハ特ニ本文ノ修正ヲ待タスシテ當然保險者ノ責ニ歸スヘキコト明瞭ナリトノ理由ニヨリ此動議ヲ否決セリ

一八八五年わんどわわふニ開キタル國際商法會議ニ於テモ猶此問題ハ一ノ議題トナレリ衝突ノ場合ニ第三者ニ仕拂ハルヘキ賠償金ハ條理上船舶保險者ノ負擔ニ歸スヘキモノナリトノ點ニ於テハ列席員中反對ヲ唱ヘタルモノナカリシト雖モ奈何セン是ハ保險者ノ側ヨリ見テ不利益ナル場合多キカ故ニ特約ナキ限りハ之ヲ以テ保險者ノ填補スヘキモノニアラストノヒヤ乙公氏 (Jacobs) ノ動議ニ決セリ即チ此會ニ於テ議決セル所左ノ如シ

反對ノ契約ナキトキハ海上保險者ハ運送保險者ノ如ク保險ノ目的物ノ被ムレル損害及ヒ其損害ヲ防止スルカ爲メニ要シタル費用ノミヲ填補スヘク第三者ニ對スル賠償金ハ之ヲ填補セサルモ

一八八五年わんどわわふ會
議ノ決議

G.A.I. 276-
277

ノトス

此如決議シタルハ他ノ方面ヨリ觀察ヲ下セハ若シ法典中ニ此如規定ナキトキハ條理上船舶ノ保險ヲ引受ケタル保險者ハ第三者ニ對スル賠償金ノ填補ニ任スヘキコトヲ裏面ニ於テ認ムルニ外ナラス而シテ此動議ノ提出者ヒヤ乙公氏 (Jacobs) ノ如キ亦之ヲ明言セリ然ルニ獨リ怪シムヘキハ此席ニ列セル佛ノ大家リをん、かあーん (Lycoc-Caen) カ條理上第三者ヘハ賠償金ハ船舶保險者ノ負擔スヘキモノニアラストノ氏ノ持説ニ就テハ一言ノ辨論ヲ試ミズヒヤ乙公氏 (Jacobs) ノ説ヲ暗々裏ニ認承シタルノ觀アリキ殊ニヒヤ乙公氏ノ動議ハ反對ノ契約アルニ非ラサレハ保險者ハ陸上保險者ノ如ク保險ノ目的物ノ上ニ及ホセル損害及ヒ其損害防止ノ費用ヲ填補スルニ止マルモノトストアリシヲりをん、かあーん氏自ラ發議シテ更ニ第三者ニ對スル賠償金ハ之ヲ填補セサルモノトストアリシタルハ蓋シ益々奇ナリト謂フヘシ若シ夫レりをん、かあーん氏カ平素ノ所論ノ如ク第三者ニ對スル賠償金ハ船舶保險者ノ負擔スヘカラサルコト明瞭ナリト假定センカ何ノ必要アリテカ之ヲ決議シ特ニ法文中ニ之ヲ規定スルノ議ニ賛セシカ要スルニ氏カ此會ニ於ケル言行ハ平素ノ所論ト矛盾スルモノト謂ハサルヘカラス

兩説ノ議論如此而シテ實際ニ於ケル有様ヲ見ルニ法律家間ニ如此異論アルカ爲メ歐米各國ニ於ケル船舶保險ニアリテハ特約ヲ結ヒ衝突ノ場合ニ被害船ニ支拂ハルヘキ賠償金ハ其一部若クハ全

實際ノ方法

戦争又ハ官ノ
處分ニ出テタ
ル損害

1713年
舊商六五二
改商三九五
自商一七八
葡商六〇四

Art. I. 231

獨商
舊八二四ノ
新八二〇ノ
二
四商七五五
葡商六三七

第七章 海上ニ於テ起ルヘキ危険ノ種類

部、保、險、者、ニ、於、テ、負、擔、ス、ル、モ、ハ、多、シ、猶、後、章、更、ニ、此、點、ニ、付、論、述、ス、ル、所、ア、ル、ハ、シ

第六 戦争又ハ官ノ處分ニ因ル危険

戦争又ハ官ノ處分ニ出テタル損害ニ付テハ往昔ハ之ヲ保險者ノ負擔スヘキ危険中ニ算入スルヲ例トセリ畢竟戦争頻繁ナル時代ニ於テハ戦争ニヨリ被ムルヘキ損害ノ如キモ平時之ヲ計算シ以テ保險料ヲ算出スルノ便アルヲ以テナリ然ルニ現世紀ニ至リテハ戦争ハ益々其數ヲ減シ平時ニ於テ戦争ノ危険ヲ保險ニ付スルノ被保險者ナキニ至レリ而カモ一朝戦争ノ起ルアレハ擧テ之ヲ保險ニ付スル有様ナルカ故ニ平素戦争ノ危険ヲ以テ保險者ノ負擔ト爲スハ甚タ不都合ヲ感スルナリ去レハ或國ノ如キハ戦争ノ危険ハ普通保險者ノ負擔スヘキ危険中ヨリ之ヲ除外シ特約アルニアラサレハ保險者其責ニ任スルヲ要セサルコト、セリ本邦商法ニ依レハ新舊兩法共ニ此趣旨ニ則リテ規定セラレタルモノト云フヘシ然ルニ英國ノ如キハ保險證券ノ本文中ニハ戦争ノ危険ヲモ保險者ノ負擔スヘキ危険中ニ數ヘ且全國ニ於ケル學者ノ意見ニ依ルモ特ニ反對ノ契約ナキ限りハ戦争ノ危険ヲ以テ保險者ノ引受クヘキ危険ノ一ニ數ブルカ如シ

獨國其他歐洲大陸ニ於テハ自耳義及ヒ葡萄牙ノ兩國ヲ除キ法律ノ規定ハ概テ戰時ノ危険ヲ以テ保險者ノ負擔以外ト爲スヘキ法律ノ條文ヲ存セサルヲ以テ特ニ反對ノ契約アルニアラサレハ保險者ハ其填補ノ責ヲ免カレサルヘシ然ルニ實際ニ於テハ第十章海上保險者擔保ノ種類ノ下ニ詳説ス

(其他略)

ルカ如ク此等ノ國ニ於テモ保險者特約ヲ結ヒ戰爭ノ危險ハ保險者負擔以外ト爲セルカ故ニ法律ニ規定ヲ存スルト毫モ撰ム所ナシ

此種ノ危險ニ屬スルモノハ例ヘハ交戰國警備艦ノ爲メニ捕拿セラレ或ハ掠奪 (Seizure) 封港 (Blockade) 強留 (Arrest) 抑止 (Restrains) 等ノ難ニ遭ヒタルカ如キハ皆此中ニ含マルヘキモノナリ又官ノ處分トハ平時ニ於テモ起ルヘキモノニシテ就中檢疫ノ爲メ船舶ノ航行差止及積荷ノ消滅又ハ輸入差止等ヨリ生スル損害ノ如キハ其適例ナリ

第八章 海損及ヒ全損 (Average and Total Loss)

共同海損 (General Average) 單獨海損

(Particular Average) 全損 (Total Loss)

船舶カ海上ヲ航行スルニ當リテ暴風雨衝突火災等ノ難ニ遭ヒ或ハ賊船敵船等ノ襲撃掠奪ニ遭ヒ爲メニ船体及ヒ積荷ニ損害ヲ被ルハ往々有ル所ナリ而シテ其被害ニ因リテ船体又ハ積荷カ全滅ニ歸スルカ或ハ其形体コソ存スレ其實質ニ於テハ用途ヲ同フスル能ハサル等ヨリシテ殆ント喪失ト看做サル可キ場合ニハ之ヲ全損ト云ヒ其他ノ場合ニ於テ船体又ハ積荷カ被レル損害及ヒ之ニ要スル諸入費ヲ稱シテ海損ト云フサレハ一口ノ積荷中一部分ハ救助セラレ他ノ部分ハ全損ニ歸シタル場合即チ一部ノ全損ノ如キモ海損中ニ含まル可キモノナリ蓋シ全部喪失ノ場合ト一部損失ノ場合トヲ問ハス其損害ハ同シク船主又ハ荷主若クハ之ヲ海上保險ニ付シタルトキハ保險者ニ於テ負擔スヘキモノナルカ故ニ海損ト云フトキハ全損ノ場合ヲ包含ムカ如ク聞ユレトモ此語ハ英語ノ所謂 (Average) ノ意ニシテ我法文ノ解釋上全損ノ場合ヲ包含ムモノニ非ス

海損中ニハ全損ヲ含マス

「あべれーど」ナル文字ノ起源 (Gov. 23)

歐洲ニ於テモ Average ナル文字ノ起源ニ付テハ亞拉比亞語或ハ羅旬語ヨリ來レルモノナリト稱シ或ハ古日耳曼語ヨリ導カレタルモノナリト云ヒ諸説一ナラサレトモ其當初ニアリテハ單ニ今日ノ所謂共同海損ニ當ルヘキモノニ用非ラレタリト云フ點ニ於テハ異説アルヲ聞カス然ルニ海上保險ノ行ハルニ至リタル結果海損ヲ別ツテ單獨海損及ヒ共同海損ノ二者トナス必要ヲ生シタリ蓋シ單獨海損其物ハ往古ヨリアリシモノニシテ只其單獨海損ナル名稱カ海上保險業ノ發達ト共ニ海損ヲ分類シタルヨリ起レルニ過キス

18c. IV. 105-107
Ard. II. 929
Ho. A. 7
Mat. II

單獨海損ノ起源

Valp. V. 13
(How. 183-184)

海損中ニハ費用ヲ包含ム
18c. IV. 120-129

日ノ所謂共同海損ニ當ルヘキモノニ用非ラレタリト云フ點ニ於テハ異説アルヲ聞カス然ルニ海上保險ノ行ハルニ至リタル結果海損ヲ別ツテ單獨海損及ヒ共同海損ノ二者トナス必要ヲ生シタリ蓋シ單獨海損其物ハ往古ヨリアリシモノニシテ只其單獨海損ナル名稱カ海上保險業ノ發達ト共ニ海損ヲ分類シタルヨリ起レルニ過キス

往古ニ在リテハ或物件ヲ海上保險ニ付シタルトキハ海上ニ於ケル損害ハ一切保險者ニ於テ其填補ノ責ニ任シタリシカ其後一方ニハ同業者間ノ競争ニヨリ保險料ノ割合漸次低落シタルニ反シ其損害ノ起ルコト逐次増加シタルト他方ニハ此業ノ進歩ト共ニ或種類ノ積荷ニハ其運送中恒ニ多少ノ被害ハ免ル可ラサルコトヲ認メタルトニヨリ海上保險業者ハ茲ニ單獨海損ナル語ヲ案出シ保險料ノ低廉ナル物又ハ損害ヲ被リ易キ物ハ全ク其損害填補ノ責ヲ免カレ然ラサルモ條件ヲ付シテ或程度以下ノ小損害ハ之カ填補ヲ免カルニ至レリ

共同海損ノ起
ル場合ニハ單
獨海損モ並ヒ
起ルコト多シ

所謂小海損

Art. 11927-
528
佛商四〇六

共同海損ノ原
理ハ人知ノ德
義心ニ基ク
Law 24
Gov. 85
長七〇三

ニ屬スヘキ費用ナレトモ斯ル簡單ナル場合ハ殆ント稀有ナル極例ニシテ實際ニ於テ共同海損ノ起
レル場合ニハ單獨海損モ共ニ起レル場合多ク一見共同海損ノ如ク見ユルモノモ仔細ニ之ヲ觀察ス
ルトキハ單獨海損ニ屬スヘキモノナルコトアリ

英語ノ所謂小海損 (Accustomed Average or Petty Average) 即チ燈臺稅水先案内料及ヒ入港出港
稅等ハ從來之ヲ海損中ニ加ヘ船舶三分ノ二積荷三分ノ一ノ割合ヲ以テ之ヲ分擔スル慣習ナリシカ
近年ニ及ヒテハ之ヲ以テ全ク船主ノ負擔トナスニ至レリ

以上一般海損ニ付キ説明シ了リタレハコレヨリ進ンテ之ヲ類別シ共同海損及ヒ單獨海損ヲ説明
シ併セテ全損ニ説キ及ハントス

第一節 共同海損 (General Average)

共同海損ノ原理ハ人類ノ德義心ニ基クモノニシテ何人ト雖モ他人ヲ犠牲ニ供シ自己獨リ利益ヲ
得ルヲ快クシトセス必ラスヤ其人ニ對シ報酬ヲナスニ躊躇セサル可シ若シ之ヲ爲サハルニ於テハ當
ニ德義上不當ナルノミナラス法律上亦其當ヲ得タルモノニ非スシテ民法ニ所謂不當利得ノ規定ハ
即チ明カニ之ヲ示セルモノナリ例令ハ此ニ船舶ヲ同フシテ航海スル數人ノ旅客アリトセンニ中途
海難ニ遭ヒタルトキ其中ノ一人身ヲ挺シテ犠牲ニ供シ因テ以テ他ノ船客ヲ死地ヨリ救ヒタルト
キハ其救ハレシ船客タルモノ有ラユル手段ヲ盡クシテ其遺族ヲ慰メ其亡靈ヲ吊フヲ惜マサル可シ

水

而シテ人命ト積荷トハ其輕重固ヨリ同日ノ論ニ非サル可キモ全一船ノ積荷中或者ノ所有ニ係ルモノハ他ノ犠牲ニ供セラレ爲メニ殘餘ノ積荷カ無事ナルヲ得タルトキ其所有者タル者自己ノ積荷ノ安全ヲ喜ヒテ他ニ犠牲トナリシモノアルヲ願ミサルカ如キハ不徳義モ亦甚シト云フヘシサレハ斯ル場合ニ際シ積荷ノ無事ナルヲ得タル荷主ハ其積荷ヲ犠牲ニ供セラレタル者ニ對シテ賠償ヲナスハ洋ノ東西ヲ問ハス古クヨリ行ハレタル所ニシテ其起源ノ如キハ漠トシテ知ルニ由ナシ本邦徳川時代ニ於ケル平均勘定ナルモノモ亦一種ノ共同海損ニ外ナラス

歐洲太古ノ慣習ニヨレハ共同海損ヲ負擔スル者ハ唯荷主ノミナリシカ後ニハ船主ニ於テモ之ヲ負擔スルコトハナレリ是レ蓋シ至當ノ事ト云フヘシ何トナレハ若シ船舶カ遭難スルニ於テハ船舶ハ勿論向拂運賃ノ如キモ皆船主ノ損失ニ歸スヘキモノナルカ故ニ船主モ亦荷主ト全シク其犠牲ニ供セラレタル損害ヲ分擔スル義務アルト全時ニ若シ船舶ノ被リタル損害ニシテ其積荷等ノ犠牲トナリタルモノ即チ共同海損ト看做サルヘキモノアルニ於テハ荷主ニ於テモ之ヲ分擔スヘキモノニシテ何人モ慮心平氣ニ之ヲ思考スルトキハ最モ公平ナル方法タルヲ疑ハサルヘシ然ルニ航海中暴風雨等ノ難ニ遭ヒ積荷ノ一部ヲ海中ニ投棄シタルトキ其投荷ノ結果ニ因ラス寧ロ自然力即チ天候ノ回復等ニヨリテ船舶及ヒ殘餘ノ積荷カ被害ヲ免レタルガ如キ場合ニ於テ其荷主及ヒ船主ハ果シテ投荷ヨリ生シタル損害ヲ分擔スル義務アリヤ否ヤニ付テハ種々議論アル所ニシテ又往々爭擾ヲ

積荷主ノ總代トシテ乗組員トシテ
Value Y.I.I

民七〇二

釀シタル實例ニ乏シカラサルカ故ニ歐洲諸國ノ古キ慣例ニテハ船舶ヲ同シクスル荷主等ハ豫メ總代 (Subrogation) ナ選ヒ其船舶ニ便乗セシメ投荷ノ場合ニハ船長ヲシテ一々便乗者ニ謀リテ事ヲ處セシメタリ是レ公平ヲ守ル點ニ於テハ固ヨリ間然スル所無ク極メテ妙案ト云フヲ得ヘキモ社會ノ進歩ハ到底斯ル迂法ヲ墨守スルヲ許サズ今日ニ於テハ海難ノ場合ニ其積荷ニ關シテハ民法ノ所謂事務管理ノ規定ニヨリ船長カ爲シタル處分ニシテ善意ニ出テタルモノハ荷主其責ニ任セサル可ラス但シ投荷等ノ場合ニ船長カ善意ナラザリシコトヲ反證シ得ルニ於テハ荷主ニ於テ其賠償ノ責ヲ免ル可シト雖モ素ト海上ニ於テ起リタル事ハ陸上ニ於ケルモノ、如ク容易ニ反證ヲ舉グルコト能ハサレハ船長カ爲シタル處分ニ對シ荷主ハ殆ント恒ニ苦情ヲ唱フル餘地ナカルヘシ

船主モ亦共同海損ヲ分擔スル義務アル所

共同海損ニ付キ船主モ亦之ヲ分擔スル義務ヲ有スルハ前ニ述ヘタル所ニヨリ明カナルヘシ然ルニ船主中ニハ無謀ノ説ヲナス者アリテ曰ク共同海損ノ起レル場合ニ於テハ船舶モ亦相當ノ損害ヲ被ルコト多キカ故ニ己ニ此損害ヲ船主自ラ分擔シタル上ハ更ニ荷主ノ損害ヲ分擔スル謂レ無シ若シ又船舶ノ被害ヲ荷主ニ於テ分擔スルコトアリトスルモ交互錯雜ナル計算ヲナサンヨリハ船舶ノ被害ハ船主ニ於テ積荷ノ被害ハ荷主ニ於テ各々單獨ニ負擔セハ以テ繁雜ナル海損計算ヲ避ケ得ヘシト然レトモ是レ固ヨリ一顧ノ價值タニ無キ議論ニシテ船舶ノ受ケタル損害ト雖モ之カ爲メニ積荷ニ利益ヲ與ヘタルニ於テハ船主ハ荷主ヲシテ之ヲ分擔セシムル權利アルヘク全様ニ積荷ノ被リ

タル損害ニテモ之カ爲メニ船舶及ヒ他ノ積荷カ利益ヲ受ケタルニ於テハ船主ハ利益ヲ受ケタル荷主ト共ニ之ヲ分擔スル義務アル可シ要之共同ノ安全利益ノ爲メニ生シタル損害ハ其利害關係者ニ於テ之ヲ分擔セサル可ラス然ルニ船主タルモノ船舶カ己ニ單獨ニ損害ヲ被レル故ヲ以テ共同海損ノ分擔ヲ肯ンセサルカ如キハ全ク犧牲ト天災トヲ混淆シタル僻論ト云フヘク恰モ是レ先ニ出シタル例ニ於テ數多ノ乗客中一人身ヲ犠牲ニ供シ他客ノ生命ヲ救ハントシテ負傷シタル者アルトキ其救助セラレタル乗客中毫モ他客ヲ救ハントスル意思無ク全ク自己ノ過失又ハ天災ニヨリ負傷セル者カ己レモ全シク負傷シタル故ヲ以テ彼ノ義俠者ニ酬ユル資ヲ出スヲ拒ムト同様ニシテ恩義ヲ知ラサルコトノ甚シキ者ト云フヘシ然レハトテ壯健ナル被救助者ハ負傷シタル被救助者ヲシテ己レト全一ノ負擔ヲ爲サシムルヲ快シトセザルト同シク單獨海損ニヨリ損害ヲ被レル船主ハ勿論遭難後ニ於ケル船舶ノ價額ヲ標準トシテ負擔シ其間自ラ多少ノ輕重ハ存スルモノト知ル可シ

又船主ノ或者ハ船荷證券中ノ除外例 (Excluded Clause) ナ楯トシテ曰ク船荷證券ニヨリテ船主カ責ニ任セサル損害及ヒ喪失ヲ定メタル條項ニハ「水陸に於ける危險、暴風雨、霧其他の天災及ヒ衝突、沈没、破船、坐礁、膠沙、氷結、流水、投荷、爆發、破裂、敵兵、強盜、海賊、劫掠、荷主若クハ政府人民の檢束、水火の災難、船客の一揆、徒黨、船員ノ兇行、惡謀、暴起、叛民の強制、掠奪、職工人夫の同盟罷役、國の處分に出てたる掠奪、宣戰、報復、封港、鎖港、差押、等船體、汽鐘、汽機、船具に

船荷證券ノ除外例ハ共同海損ノ成立ヲ妨ケス

第八章 海損及ヒ至損

潜在せる欲點、航路若くは船舶の已を得ざるに出てたる變更、航海の阻滯、虫害、鼠害、炭末の汚損、航海中免かれざる磨滅、耗損、船長船員若くは水先人技術上の過失、懈怠「トアルヲ以テ彼ノ共同海損ノ如キモ之ヲ船主ニ於テ分擔スヘキモノニ非スト然レトモ是レ亦大ナル誤解ト云ハサル可ラス何トナレハ船荷證券ニ記載セル條項中ニハ理論上運送者タルモノカ其實ヲ免カル可ラサル性質ノモノモ尙之ヲ包含スルハ蓋シ海上ノ事情ハ陸上下異リテ船主カ船員ノ行為ニ對シ到底充分ナル監督ヲナス能ハサルヨリ起リタルモノニシテ此專橫ナル條項カ實際有効ナリヤ否ヤニ就テハ措テ論セス假ニ之ヲシテ悉ク有効ナラシムルモ是レ畢竟船主カ運送者トシテノ責任ヲ免カル、ノミ然ルニ船舶ニ對スル共同海損ノ分擔ハ運送者トシテノ船主ヲ必要トセス唯船舶所有者トシテ之ヲ分擔セシムルヲ必要トス。而モ船舶所有者ハ常ニ必スシモ運送者ナラス彼ノ備船契約ナルモノアル以上ハ運送者未タ必スシモ船舶所有者ニ非サルナリ

荷主中ニモ亦共同海損ノ分擔ヲ免レントシテ說ヲナシテ曰ク航海中暴風雨等ノ爲メ怒濤甲板ヲ洗フカ如キニ及ンテハ往々船艙(Hatch)ヨリ海水浸入シテ上荷ヲ濕スコトアリ斯ノ如キ場合ニ於テ上荷ハ下荷ノ犠牲トナリテ浸入シタル海水ヲ遮リタルモノニシテ投荷ノ場合ト毫モ擇フ所無シ然ルニ之ヲ以テ單獨海損トナス以上ハ投荷又ハ帆樑ノ切斷ノ如キモ皆單獨海損ニ屬スヘキモノナリト是レ畢竟不可抗力ト人爲的ノ處分トヲ區別セサルヨリ起ル所ノ誤謬ニシテ投荷ノ場合ハ全ク

共同海損分擔
付積荷主若
情ノ口實(其
一)

4

人爲的ニ屬シ且之ヲ爲サ、ルニ於テハ船舶ハ勿論從テ他ノ積荷ニモ非常ノ損害ヲ及ボス虞アル場
合ニ施サル、處置ナルニ反シ船舶ヨリ海水ノ浸入セル爲メ濡荷ヲ生シタルカ如キハ船員カ求メテ
爲シタルニ非ス眞ニ天災ノ已ムヲ得サルニ因ルモノナリ而モ投荷等ノ場合ト異リ之ニ損害ヲ被ラ
シメタレハトテ之カ爲メニ船舶及ヒ他ノ積荷ハ毫モ危險ヨリ救出サル、カ如キ利益ヲ得タルモノ
ニ非サレハ船主及ヒ他ノ荷主カ其損害ヲ分擔スル責無キハ勿論從テ其濡荷ノ所有者ハ自ラ單獨ニ
其損害ヲ負擔セサル可ラス況ンヤ下荷ノ損害ヲ被ラサリシハ上荷ノ海水ヲ遮リタルニ因ルモノナ
リヤ否ヤ固ヨリ知り得可ラサルニ於テチヤ

又或荷主ハ說ヲナシテ曰クヨシ海難ノ爲メ船舶ハ沈没ノ不幸ニ陥リ積荷ノ多クハ海底ノ藻屑ト
ナル場合ニ於テモ己レノ積荷カ果シテ共ニ損害ヲ被ムルモノナリシヤ否ヤ實地ニ當ラサル外豫メ
之ヲ知ルコト能ハス故ニ他ノ積荷等ノ被害ヲ分擔スル必要ナシト此說ハ歐洲諸國ニ於テ遠ク十四
五世紀以前ニ行ハレタルモノニシテ數百年ヲ經過シタル今日之ヲ繰返スモ其探ルニ足ラサルモノ
タルハ勿論寧ロ海事思想ノ幼稚ナルヲ嘆スル外無キナリ蓋シ歐洲諸國ノ古昔ニ於テハ前ニモ述ヘ
タルカ如ク荷主カ上乘ヲナス慣習アリシカ故ニ船長ハ之ニ謀リタル上ニテ投荷其他ノ處分ヲ爲ス
カ正統ナル順序ナルニ往々獨斷ヲ以テ斯ル處分ヲナシタルヨリ此種ノ說ヲナスニ至リシモノナレ
ハサシテ咎ムルニ足ラサルモ今日ノ如ク船長ニ全權ヲ委ネタル者カ假令後日ニ至リ遭難當時ニ處

スル良案ヲ發見シタレハトテ既ニ時機ヲ失シタルモノナレハ善意ヲ以テ處分ヲナシタル船長ニ對シ之ヲ責ムルカ如キハ甚タ酷ナルコトニシテ到底行ハル可キモノニアラス

共同海損分擔ノ義務ハ以上述ヘタルカ如キモノニシテ其利害關係者ハ法律ノ規定ヲ俟タスシテ之ヲ負擔スヘキモノタルヘク況ンヤ民法ニ不當利得ノ規定アリ商法ニ共同海損ノ規定アル今日之ヲ免ル可カラサルハ當然ノ事ナリ但シ民法ノ規定ヨリ推スト商法ノ規定ニ據ルトハ計算上多少ノ相違アル可キモ其主義綱領トスル所ニ於テハ毫モ異ル所無カル可シ

共同海損ノ何物ナルカニ付キ以上述ヘ來リタル所ヲ一括シテ茲ニ其通俗的ナル定義ヲ示サハ其同海損トハ投荷帆樑ノ切斷又ハ任意ノ坐礁等船艙及ヒ積荷ニ及ホセル共同ノ危難ヲ救フカ爲メニ特ニ釀シタル損害ヲ云フ其他共同ノ安全ノためニ施サレタル處分ノ結果トシテ起リタル損失損害例令ハ火災消防ノ爲メ注水シテ濡荷ヲ生シタルカ如キ或ハ坐礁船ノ積荷ヲ積替フルニ要シタル費用其他後ニ詳記スル各種ノ費用ノ如キモ亦共同海損ト看做サルヘキモノナリ

斯ノ如ク損害ノ中ニハ處分ノ性質上當然共同海損タル可キモノト其結果又ハ遭難當時ノ事情ニヨリテ共同海損ト看做サル可キモノトアリ其當時ノ事情ニ因ルモノ、如キハ之カ共同海損ト單獨海損トニ別ル、境界ハ實ニ間髪ヲ容レサルモノアリテ或ハ之ヲ法律慣例ニ照シ或ハ専門家ノ鑑定ニ基キ處分スル等頗ル錯雜セルモノナリ是レ蓋シ共同海損ノ研究カ海上法中至難ニ屬スル所以ナリ

利害關係者ハ共同海損負擔ノ義務ヲ免ルヘカラス

民七〇三

共同海損ノ定義

義

Cor. St.

舊商九三〇

改商六四一

佛商四〇〇

白商〇〇〇

獨商新七〇

(其他略ス)

共同海損ト看做サル、モノ

共同海損ノ研究カ至難ナル所以

よ、く、あんとわ、共同海損規定ノ沿革

リサレハ今日ト雖モ共同海損ノ規定ハ世界各國其法律慣例等ニヨリテ多少ノ相違ヲ見ル所ニシテ從テ甲國ニ於テハ共同海損ト看做サル可キ損害モ乙國ニテハ單獨海損ト看做サル、コト少カラス斯ノ如キ場合ニ船主及ヒ荷主ハ各々自己ニ利益ナル規定ニ據ラントシテ爭論ヲ生スルノミナラス苟クモ海運事業ニ關係アル者ハ世界各國ノ規定ヲ悉ク熟知スル必要ヲ生シ到底其煩ニ堪ヘサルヨリ萬國劃一ナル規定ヲ得テ一般ニ之ニ準據セントスルハ當局者ノ夙ニ希望シテ止マサリシ所ナレトモ奈何セン各國ノ慣習ハ既ニ數百年ノ長キ因襲アルモノナレハ單ニ理論上ヨリシテ之ヲ動カシ得ヘキモノニ非サリシカ各國ノ學者各々其著書等ニヨリテ之カ必要ヲ説クヲ怠ラサリキ

是ニ於テ諸國ノ海損精算人ヲ初メ船主海上保險業者海上法學者等一八六〇年ニハぐらすこー(Classeow)ニ一八六二年ニハ倫敦ニ一八六四年ニハよーく(Voth)ニ一八七七年ニハあんとわーぶ(Antwerp)ニ於テ共ニ一堂ノ下ニ會シ協議ヲ凝シタル結果遂ニよーく、あんとわーぶ共同海損規定ノ制定ヲ見ルニ至レリ是レ固ヨリ完全ナルモノト稱スル事能ハサルモ之ヲ諸國ノモノニ比スレハ大ニ完備シタルモノト云ハサル可ラス然ルニ其後一八九〇年ニ至リ復タリばーぶー(Liverpool)ニ會合シ先ニ制定シタルよーく、あんとわーぶ規定ヲ增訂シテ新タニ一規定ヲ作り名ケテ新よーく、あんとわーぶ共同海損規定或ハ一八九〇年よーく、あんとわーぶ共同海損規定ト云フ此他ニ尙一八八五年あんとわーぶニ一八八八年ぶらつせるす(Braunschweig)ニ一八九二年じえのわ(Genoa)ニ其

他各所ニ於テ開キタル國際商法會議 (Congrès International de Droit Commercial) ニ於テモ共同海損ニ付キ種々ノ規定ヲ制定シタリシカ是等ハ頗ル複雑ナルカ上ニ唯理論ヲ基トシ少シク實際ヲ顧ミサリシ嫌アリテより、あんどわいぶ規定ノ如ク世人ノ注意ヲ惹クニ至ラス

よ、く、あ、ん、ど、わ、い、ぶ、規、定、ハ、固、ヨ、リ、法、律、ニ、非、ス、又、慣、習、ニ、モ、非、サ、ル、カ、故、ニ、豫、メ、契、約、無、キ、限、リ、何、人、モ、之、ニ、服、從、ス、ル、義、務、無、シ、然、ル、ニ、一、八、九、〇、年、此、規、定、ノ、制、定、以、來、各、國、皆、船、荷、證、券、備、船、契、約、書、又、ハ、海、上、保、險、證、券、等、ニ、於、テ、之、ニ、據、ル、ヘ、キ、旨、ヲ、記、載、ス、ル、モ、多、キ、ニ、至、リ、タ、レ、ハ、終、ニ、ハ、萬、國、一、途、ニ、歸、ス、ル、時、到、ル、コ、ト、ア、ル、可、シ、本、邦、ニ、於、テ、ハ、舊、商、法、九、三、〇、條、乃、至、九、三、九、條、改、正、商、法、六、四、一、條、乃、至、六、五、二、條、ニ、於、テ、共、同、海、損、ヲ、規、定、セ、リ、ト、雖、モ、現、今、實、際、使、用、ス、ル、海、上、保、險、證、券、船、荷、證、券、等、皆、共、同、海、損、ニ、付、テ、ハ、新、よ、い、く、あ、ん、ど、わ、い、ぶ、共、同、海、損、規、定、ニ、據、ル、コ、ト、ヲ、契、約、ス、ル、者、多、キ、カ、故、ニ、法、律、ノ、規、定、ハ、豫、メ、何、等、ノ、契、約、モ、無、カ、リ、シ、場、合、ニ、限、リ、適、用、セ、ラ、ル、ヘ、キ、モ、ト、云、フ、ヘ、シ、從、テ、以、下、説、ク、所、ノ、如、キ、モ、主、ト、シ、テ、新、よ、い、く、あ、ん、ど、わ、い、ぶ、規、定、ノ、精、神、ヲ、骨、子、ト、ナ、セ、ル、モ、ノ、ナ、リ

第二節 損害及ヒ費用カ共同海損タル可キ要素

第一 任意ノ結果ニ出テタルモノナル事

此條項ニ付テハ各國ノ法律慣例皆一致セリ故ニ共同ノ安全又ハ利益ノ爲メニ任意ニ讓シタル損害及ヒ其損害ノ結果ヨリ生スル費用ハ共同海損トシテ利害關係者ノ負擔スヘキモノナレトモ共同ノ安全又ハ利益ニ非スシテ唯一個人ノ安全又ハ利益ノ

任意ノ結果

船長又ハ海員
ノ非常手段

危険ノ切迫

Art. II. 834
Pos. IV. 181

共同安全説

爲メニ讓シタル損害或ハ不可抗力ニ原因スル損害ノ如キハ共同海損タル要素ヲ具フルモノニア
ラス

第二 船長又ハ海員ノ平素取ラサル手段ニヨリテ生シタルモノナル事 此條項モ亦各國ノ法律
慣例ヲ等フスル所ニシテ特ニ説明スルヲ要セサルヘシ

第三 危険切迫ノ際ニ生シタルモノナル事 此條項ハ大ニ議論アル所ニシテ英國ノ慣習判決例
等ハ之ヲ必要トセリ然レトモ歐洲大陸中佛白兩國等ニ於テハ必スシモ危険切迫ノ場合ヲ必要トセ
ス其他ノ時ニ於テモ共同海損ハ起リ得ヘキモノトセリ是レ共同安全説 (Common Safety Theory

ト共同利益説 (Common Benefit Theory) トノ兩者カ起ル所以ニシテ共同安全説トハ船舶并ニ積載
貨物ニ對シテニ危険カ切迫シタルトキ之ヲ免レンカ爲メ犠牲ニ供セラレタル船舶又ハ積荷ノ損害
及ヒ費用ノミナ共同海損トナシ其以後ニ起リタル損害及ヒ費用ハ之ヲ共同海損ト看做サルモノ
ナ云フ例ハ船舶カ暴風雨ニ遭ヒ沈没其他ノ危険切迫セルニ當リ共同ノ安全ノ爲メニ避難港ニ入
リタル費用及ヒ之ヨリ生シタル損失ハ共同海損ニ屬スレトモ一旦避難港ニ入りタル上ハ其危険ハ
既ニ業ニ結了セルカ故ニ其後ニ於テ起ル處ノ損害及ヒ費用即チ船体ノ假修繕ヲ爲サンカ爲メニ積
荷ノ全部又ハ一部ヲ陸揚シタル場合ニ要スル倉敷料再積込ノ費用及ヒ其間ニ起レル損害又ハ出港
費用等ハ單獨海損ニ屬スヘキモノナリ其詳細ハ後ニ避難港ニ於ケル費用ノ部ニ於テ説明スヘシ要

之共同安全說ニ從ヘハ共同安全ノ障害トナルヘキ危險カ切迫セル間ニ共同ノ犠牲ニ供セラレタル損害ニ非サレハ共同海損ト看做サレサルモノニシテ一ニ之ヲ Physical Safety Theory ト云フ此說ハ古來唱ヘラレタル所ニシテ現今ト雖モ英國ノ慣習及ヒ判決例カ之ニヨルコトハ前ニ述ヘタルカ如シ獨國ハ其法典中ニ述フル共同海損ノ定義ニヨレハ共同安全說ヲ取レルカ如クナレトモはむば一〇〇(Hamburg)及ヒふれめん(Bremen)等ニ於ケル海損精算ノ實例ニ徴スレハ必スシモ之ニ法ヲサルカ如シ

共同利益說
Lyc. II, 23
109, 91
109, 91
109, 91

共同利益說トハ危險ノ切迫シタル場合ハ勿論初メヨリ切迫セル危險無カリシトキ或ハ最初ニハ之レ有リシカ既ニ經過シ去リタル後ト雖モ尙船舶及ヒ積荷ノ利益トナル手段ヲ取リタルトキハ之ヨリ生シタル損害及ヒ費用ハ悉ク共同海損トナスモノニシテ一ニ之ヲ Mutual Benefit Theory ト云フサレハ共同利益說ハ共同安全說ニ比シテ其範圍廣ク業ニ利益ト云フ以上ハ其中ニ安全ヲ包含スルモノト知ルヘシ此說ハ古クヨリ行ハレタルニ非スシテ共同安全說ニ比スレハ其起原新ナリ是レ歐洲ノ中古時代ニ在リテハ殆ント投荷ノミヲ以テ共同海損ト看做シタリシカ故ニ自ラ危險切迫ヲ條件トスル必要アリシモ爾後避難港出入其他ノ費用ヲモ共同海損中ニ加フルヲ妥當ナリトスル說歐洲大陸ニ起リ一六八一年ノ佛國海上法令ニ於テハ共同海損ノ定義中ニ共同ノ利益及ヒ安全(Bien et Salut Commun)ナル語ヲ用フルニ至リ後全國商法ニモ之ヲ用非次テ白國亦之ニ倣フニ至

CAOJ.
245-246

Val. V, 25
1a, D. I, 442
Gov. 91

レリ然ルニモ、くるしー氏ノ說ニ從ヘハ已ニ共同ノ利益ト云ヘハ其中ニ安全ハ含マル可キモノナルカ故ニ共同利益ノ爲メニ取リタル處分ニヨリ釀セル損害及ヒ之ニ從テ支出シタル費用ハ共同海損トナスコトヲ得ト此說ハ大ニ勢力ヲ得氏ハ一八六五年佛國ニ於テ商法修正委員ノ一人トシテ此說ヲ主張シ遂ニ一八六七年ノ修正案(四三〇條)ニハ共同ノ利益又ハ共同ノ安全ナル文字ヲ用フルニ至レリ一八七九年自耳義海商法ノ如キ多ク此佛國商法修正案ニ法リシニ拘ラス共同利益又ハ共同安全ナル字句ハ數世紀以來襲用セルモノト相違セリトノ保守的考案ヲ以テ之ヲ捨テ依然共同利益及ヒ共同安全ナル字句ヲ使用シタルハ其當ヲ得タルモノニ非スト説ク者アリ而シテ彼ノよく、あんどわー規定ノ成リシ時ニ於テモ此點ニ付キ大ニ議論アリシカ今日ニ於テハ稍共同利益說ニ傾ケルモノ、如シ

以上述ヘタル共同安全說ト共同利益說トノ外ニ此兩者ヲ折衷シ共同安全及ヒ利益ヲ以テ共同海損ノ要素トスルモノアリ即チ佛國并ニ佛法ニ倣ヘル諸國ニ於テハ實際共同利益ヲ以テ共同海損タルヘキ要素トスルモ法文ノ上ニ於テハ共同ノ利益及ヒ安全ヲ必要トセリ而シテ彼ノぞ、くるしー氏ノ盡力セル一八六七年ノ佛國商法修正案(四三〇條)ノ實行セラレサル限り佛國等ノ慣例ハ恰モ共同安全說ト共同利益說トノ中間ニ位スルモノニシテ共同安全ノミヲ以テ共同海損ノ要素トスルニモアラサレト又共同利益ノミヲ以テ共同海損ノ要素トナスニモアラス只共同ノ利益ト共同ノ

共同ノ利益及ヒ安全ノ兩者ヲ必要トスル

安全トナ兼備セルトキニノミ之ヲ共同海損トハナスナリ例令ハ船舶カ航海ノ途中ニ於テ機關ノ一部ニ損所ヲ生シタル場合ニ當リ尙其儘ニテ航海ヲ繼續スルニハ差支ナキモ速力遅クシテ到達時間ノ遅延スル虞アル場合ニ於テ他ノ船舶ノ救助ニ依リ曳船或ハ假修繕ノ爲メ避難港ニ入り修繕ヲ受ケテ發航シタルトキハ是レ共同ノ利益ニハ相違ナキモ共同安全ノ點ニ於テハ毫モ關係スル所ナシ此ノ如キ場合ニモ尙之ヲ共同海損ト看做シ關係者ニ於テ分擔スルモノトナスハ少シク共同海損ヲ濫用スル嫌アルヲ免レス然レトモど、くるしー氏ノ說ニ依レハ此ノ如キ場合ニテモ共同ノ利益トナル以上ハ共同海損ト爲スコトヲ得ルモノトセリ要之所謂狹キ意義ノ共同利益說ハ單ニ學者ノ唱ナル所ニシテ未タ之ヲ法律トナシ居ル所ナシ佛國并ニ佛法ニ倣ヘル諸國ニ於テ法律ニ規定スル所ハ廣キ意義ノ共同利益說即チ共同ノ利益及ヒ安全ヲ以テ共同海損成立ノ要素トナスモノナリ本邦ノ如キ舊商法並ニ改正商法共起草者ノ說明ニヨレハ其精神ニ於テハ此說ヲ採用セルモノ、如シ

第四 施サレタル手段カ好結果ヲ奏シタル事 此條項ニ付テモ亦大ニ議論アル所ナリ抑モ海難ノ起レルニ際シ船員カ施シタル手段全ク其効ヲ奏セスシテ船舶積荷共ニ空シク沈没シタルカ如キ場合ハ共同海損ノ起ル可キモノニ非ス從テ區々タル議論ヲ生スル餘地無キモ船員ノ施シタル手段ハ實際其効果ヲ見サリシニ拘ラス他ノ手段又ハ偶然ノ結果ニ因リテ奇禍ヲ免カレ船舶及ヒ積荷ハ全部又ハ一部カ救援セラレタルカ如キ場合ニ其災害ヲ免カレタル者ハ先ノ手段ニヨリテ生シタル

結果ノ良好

9-2-10

損害又ハ費用ヲ分擔スル義務アリヤ否ヤハ稍疑ハシキ所タルヘシ例令ハ暴風雨ニ際シ船舶ノ沈没
 ヲ免カレンカ爲メニ投荷ヲナシタルモ更ニ其効無ク益々危険ノ加ハリシヲ以テ終ニ橋ヲ切斷スル
 ニ及ヒテ初メテ其効ヲ奏シタリトセハ投荷ノ損害ハ果シテ共同海損ニ屬スヘキモノナリヤ否ヤ或
 ハ又坐礁セル船舶ヲ引卸サントシテ種々ノ手段ヲ用非タルモ其効無ク終ニ積荷ノ陸揚ヲ爲シタル
 トキ或ハ之ヲ競賣ニ付シタル後一朝激浪寄セ來ルニ逢ヒ偶然船体カ浮ヒ上リタルトキハ其初メ引
 卸サントシテ費シタル費用ハ共同海損ノ性質ヲ具フルモノナリヤ否ヤ其他之ニ類スル實例ハ屢々
 起ル所ナリ

結果ノ如何ニ
 重キヲ置カサ
 ル説

For. 9-10

For. 38-39
 Art. II.
 351

此條項ニ付キ二様ノ説アルハ畢竟其手段ヲ取ル時ニ於ケル船長ノ意思ヲ以テ直チニ共同海損タ
 ルト否トヲ決スル論者ト其取リタル手段ノ結果如何ヲ見テ之ヲ決スル論者トアルニ基ケルモノニ
 シテ前者ノ説々所ハ海難ニ際シ救援又ハ救助ノ手段ヲ取ル場合ハ最モ危急存亡ノ秋ナルカ故ニ船
 長ヲシテ可成自由ノ處置ヲ爲サシメサル可ラス然ルニ若シ結果ノ如何ニヨリテ共同海損タルト否
 トヲ別ツコトアラハ船長ハ此等ノ處置ヲナスニ當リ其責任自ラ重大トナリ爲メニ着手ヲ躊躇シタ
 ル結果却テ本來助カルヘカリシ船舶積荷ヲモ遭難セシムルニ至ル虞アリ故ニ其意思ニシテ苟クモ
 共同ノ安全ヲ圖ルモノタリシ以上ハ直接ニ効ヲ奏シタルト否トニ論ナク船舶積荷共全損ニ歸シ
 タル場合ヲ除キ其内ノ幾分ニテモ救援サレタルモノアルトキハ之ヲ共同海損トナスヲ得策ナリト

結果ノ如何ニ
重キテ置ク説

Lyc. II. 26
Des. IV.
186
C. A. Q. I.
256

C. I. A. 225-
234
C. I. B. 391-
392

スルモノニシテ英國ノ慣習判決例ハ全ク之ニヨレリ

救援又ハ救助ノ爲メニ取リタル手段ノ結果如何ヲ見テ共同海損タルト否トヲ決スル説ノ主旨ト
スル所ハ何人モ自ラ些少ノ恩惠タモ蒙ラサル者ニ對シ報酬ヲナス必要ナシト云フニアリ此説ハ佛
國ニ於テ行ハレタル所ニシテでじやるだん(Desjardins)リムン、カウィーン(Lyon-Caen)リムン、
氏等ハ何レモ良好ナル結果ヲ必要トスルコトヲ主張シ全國ノ實例亦之ニヨレルニ拘ラス異論ヲ唱
フル學者ナキニシモアラス即チ彼ノゴーンズ(Gonse)リムン、デバルグ(de Valogier)兩氏ノ如キモ
各其一人ニシテ全ク英國風ノ説ヲ贊成セルモノナリ而シテ前ニ述ヘタル國際商法會議カ一八八五
年あんどわーぶニ一八八八年ぶらつせるニ開カレタル際ニ於テモ此點ニ付キ種々ノ議論アリシカ
結局其手段ノ直接ノ結果タルト否トヲ問ハス船舶或ハ積荷ノ全部又ハ一部ヲ救ハレタルトキハ其
手段ニヨリテ生シタル損害及ヒ費用ハ之ヲ共同海損トナスコトニ決議セリ

要之以上ノ兩説ハ理論上各々論據トスル所アリテ大家カ其説ヲ闘ハスヘキ價值ハアルモ實際ニ
於テ佛國ノ慣例ハ酷ニ失スル場合多キカ故ニ海外諸國ニ於テモ英國ノ慣例ニ從フモノ多シ但シ英
國風ノ説ニ於テモ其結果ノ良好ナコソ必要トセザレ當初其處置ヲナシタル際ニ於ケル船長ノ意思
カ共同安全ヲ目的トシタルコトヲ充分認メ得ヘキ時ニ限ルモノニシテ而モ其當初ノ意思ノ如キハ
後ニ至リテ判斷ニ困シム場合少カラス本邦ニ於テハ此點ニ關シ英國ノ慣例ニ從ヒタルコトアルモ

佛國ニ於ケル
極端説
C. J. II. 98-
105

佛商四二三
白商七一三
伊商七三四
西商八六一
C. A. Q. I.
245

獨葡兩國法典
ノ規定スル積
荷商六三九

未タ以テ明確ナル先例トナスニ足ラス又よく、あんどわーぶ規定中ニモ此點ニ付テハ未タ判然
タル規定無ケレハ思フニ次期ノ會議ニ於テハ此問題ノ決議セラル、コトアルヘシ

佛國ニ於ケル極端論者ハ尙結果ノ良好ナルコト(Resultat utile obtenu)ヲ主張スル餘リニ共同海損
タルヘキ損害ハ其施サレタル處分ノ結果良好ニシテ且船舶及ヒ積荷ノ兩者カ救ハレシ場合ニ限
モノトセリ例ヘハ茲ニ船舶アリ其積荷ヲ悉ク海中ニ投シ船脚ヲ輕クシ以テ將ニ沈没セントスル難
ヲ避ケタリト假定セハ此場合ニ共同海損ハ成立セス換言スレハ船舶ト積荷トノ兩者カ各幾分カ助
カラサレハ共同海損ハ起ラサル者ナリト佛國及佛法ニ倣フ國ノ如キハ投荷ノ場合ニ於テ船舶カ助
カラサレハ共同海損ノ起ラサルコト法律ノ明文アル故ニ敢テ論ヲ俟タサルモ積荷カ悉ク犠牲トナ
リタル場合ニモ船舶カ救ハレタルトキハ尙共同海損ノ起ルヘキハ理論上妥當ナリト云ハサル可ラ
ス今とくるしー氏カ前説ヲ駁セル引例ヲ示サンニ茲ニ積荷ノ價額一萬圓ニシテ船舶運賃ノ價額
九萬圓ノモノアリ該積荷カ全損ニ歸シ船舶ノミ救ハレタルトキハ共同海損額ハ一萬圓ナリ而シテ
此場合ニハ宜シク船主ハ九萬圓ニ對シ荷主ハ一萬圓ニ對シ即チ九ト一トノ比例ヲ以テ一萬圓ノ共
同海損ヲ分擔スヘキハ最モ其當ヲ得タルモノナリト

自耳義和蘭陀西班牙等ノ法典ハ皆佛國ノ規定ト大同小異ナリ然ルニ獨逸及ヒ葡萄牙兩國ハ船舶
及ヒ積荷カ一部又ハ全部救援セラレタルニアラサレハ共同海損ハ起ラズト規定セリ此精神ニ從フ

獨商
舊七〇五
新七〇三
D.F. 4

Val. Y. 216

舊商九三〇

改商六三八
舊商一九三

危險ノ普及

トキハ佛國極端論者ノ唱ヘ居ル所ト同様ナル結果ヲ生ス此ノ如キハ法律上特別ノ規定アレハ兎ニ角否ラサレハ之ヲ共同海損ト看做スナ妥當ナリトス若シ假リニ共同海損成立セストセンカ前例ニ於ケル船主ハ共同海損トシテ負擔ハ免ル、コトヲ得ヘキモ民法ノ所謂不當利得ノ理ニヨリ犧牲ニ供セラレタル積荷ノ損害ヲ賠償スル責ハ免ル可ラス本邦ノ如キ舊商法ハ此極端論ノ精神ニ法リ共同海損ノ成立ニハ船舶ト積荷トノ二者共ニ全部若クハ一部カ必ラス保存セラレタルコトヲ要スルモノ、如クナレトモ全改正商法ハ船舶ノミ保存セラレタル積荷ノミ保存セラレタルト將タ二者共ニ保存セラレタルトモ擇フ所ナキハ草案者ノ説明ニヨリ明カナリ

第五 危險カ船舶ト積荷トノ兩者ニ及ヒタルトキニ限ル事

共同海損ハ其原因セル危險カ船舶

積荷ノ双方ニ及ヒタルトキニ限り起ルコト當然ナリ即チ船舶カ安全ニシテ積荷ノミカ危險ニ罹レルカ或ハ反之積荷カ安全ニシテ船舶ノミカ危險ニ迫リタルトキハ共同海損ノ起ル可キモノニ非ス何トナレハ共同海損ハ船舶ト積荷トニ於テ分擔スヘキ損害タレハナリ

共同ノ危險カ
終了スル時期

此點ニ付キテハ各國異議ナキモ只茲ニ議論ノアルハ船舶ト積荷トカ相俱ニ危險ニ罹ルコトハ何時ヲ以テ結了スルカノ問題はナリ英國ニ於テハ船舶ト積荷トカ一時安全ノ位置ニ至リタル其時ヲ以テ共同ノ危險ハ終了セルモノトシ歐洲大陸諸國ニ於テハ航海ノ途中ナル以上ハ一時ノ安全ヲ以テ共同ノ危險カ終了シタルモノトセス航海ヲ續行スルニ到リ初メテ共同ノ危險カ終了スルモノ

トセリ此兩說ノ岐ル、所ハ即チ以下避難港ノ章ニ於テ述フルカ如ク避難ノ時ニ要スル費用ニ付互ニ慣習ヲ異ニスル根原タリ

第六 當事者ニ於テ過失ナキ事

佛國並ニ佛法ニ倣ヘル諸國ニ於テハ若シ船長ニ過失アルトキ

ハ共同海損ヲ成立セシメス之ヲ單獨海損トシテ取扱ヒ船長ハ損害賠償ノ義務ヲ負フモノトセリ然

レトモ此規定ハ實際上頗ル不都合ニシテ殊ニ荷主ニ取リテハ非常ニ迷惑ヲ感スルコトアルヘシ何

トナレハ船長ハ概シ損害賠償ノ資力アル者ニアラスシテ表面上ハ責任ヲ負フ地位ニアルモ終ニハ往々不能ニ歸スルコトアリ又一方ニ於テ船長ノ過失ヨリ來セル損害ニ付テハ船主カ其責ニ任スル

ヲ當然トスレトモ是レ亦運送契約ニヨリ其責ヲ免カル、コト船荷證券或ハ備船契約中船主ハ船長

其他ノ海員ノ過失等ヨリ生シタル損害ヲ賠償スル責ニ任セスト云フ除外例ノ設ケアルヲ以テ結局同様ノ結果ニ歸スヘシ又一步ヲ進メ法律ハ此除外例ノ有効ヲ認メサルモ尙其船主ハ船舶及ヒ運賃

ヲ拋棄スレハ其責ヲ免ルヘキヲ以テ殆ント前者ト大差ナキ場合多カルヘシ尤モ其積荷ヲ海上保險ニ付シアルトキハ保險者ヨリ填補ヲ受クルコトヲ得ルハ勿論ナリト雖モ其場合ニハ荷主ノ感セシ

迷惑ハ一轉シテ保險者ノ頭上ニ落チ來ルヲ免レサルナリサレハ今日此規定ヲ採用スルハ佛國並ニ佛法ニ倣ヘル諸國ニ過キス而シテ此等ノ國ニ於テハ船長其他ノ海員ノ過失或ハ船舶ノ瑕疵 (Vice

Prop)等ニ歸因スル所ノ損害ハ假令共同ノ利益又ハ共同ノ安全ノ爲メニ釀シタル損害ト雖モ之ヲ

過失無キヲ要
ス

Val. Y.
1928
佛商四〇五

民七一五

改商五四四

伊商六四六
白商一〇〇三
蘭商七〇〇七
西商八〇九七

獨新舊七〇四
諸商一三九一五
布商六四三

ぶらつせるす
會議ノ決議
C.I.B. 405-
406

舊商九三三
改商六四三

共同海損トセスト規定セリ然ルニ獨逸其他歐洲大陸北部地方ノ國ニ於テハ共同海損ノ適用ハ其原
因セル危險カ第三者ノ過失或ハ當事者ノ過失ニ歸因スル時ト雖モ其成立ヲ妨ケス而シテ其過失ニ
依リ損害ヲ惹起シタル當事者ハ自己ノ被リタル損害ニ付キ賠償ヲ求ムルコト能ハサルモ他ノ關係
者ト同シク共同海損ヲ分擔スル義務ヲ有スル旨ヲ規定セリ是レ蓋シ妥當ナル事ト謂フヘシ

然リ而シテ此規定ハ一八八八年ぶらつせるす萬國商法會議ニ於テモ一ノ議題トナリ種々議論ア
リシカ結局海損ノ原因タル危險カ船長其他ノ海員或ハ積荷ニ付キ利害關係ヲ有スル者ノ過失或ハ
船舶又ハ積荷ノ瑕疵ニ原因スル時ト雖モ之カ爲メニ被リタル犧牲及ヒ失費ハ之ヲ共同海損トナス
ヘシ而シテ過失又ハ瑕疵ニ付キ其行爲者ニ對シ損害ヲ賠償スル事ハ共同海損ノ精算トハ全然獨立
タルヘント決議セリ本邦舊商法及ヒ改正商法共此精神ニ則リ規定セラレタルモノナレハ我國ニ於
テハ船長其他ノ海員ニ過失アリタルトキト雖モ之カ爲メニ共同海損ノ成立ハ妨ケラレハコトナシ

第三節 共同海損ノ主ナル場合

第一 投荷 (Jettison) 及ヒ帆樫ノ切斷ヨリ生スル損害 航海中暴風雨ノ起ルニ際シ船舶カ其危
險ヲ免レンカ爲メ積荷ノ一部ヲ海中ニ投棄スルハ古來行ハレタル方法ニシテ其起源ノ如キハ漠
トシテ知ル可ラス然リ而シテ投荷ハ共同安全ノ爲メニ犧牲ニ供セラレタル最モ適當ナル例ニシテ
往古ハ之ヲ以テ唯一ノ共同海損トナシ之カ賠償ニ對シ異議ヲ唱フル者殆ント無カリシハ其犧牲ニ

投荷
Lesly, 213
Mat. 25
Low, 8

Low, 50

ヨリ他ノ積荷カ恩澤ヲ蒙レルコト最モ明白ナルニ由ルモノナラン然レトモ投荷ノ場合ヲ以テ悉ク
皆共同海損ニ屬スルモノトナスハ大早計ト云ハサル可ラス何トナレハ海上ニ於ケル被害ヲ以テ荷
クモ共同海損ニ屬スルモノト看做スニハ前節ニ述ヘタル要素ヲ具ヘサル可ラス故ニ暴風雨ノ起レ
ルニ際シ船長カ狼狽ノ餘リ其處置ヲ誤リ前後ノ考モナクシテ投荷ヲナシタル場合ノ如キハ之ヨリ
生シタル損害ヲ以テ共同海損ト看做スコト能ハス又實際投荷ハ其レニヨリ船脚ヲ輕カラシムルモ
ノタラサル可ラサルハ勿論ニシテ彼ノ有名ナル例トシテ多クノ書物ニ引用セラレ、英國ノ一商船
カ海賊船ニ追迫セラレタルトキ其掠奪ヲ防カントシテ船長カ金貨ヲ滿タセル財囊ヲ投荷シタルカ
如キハ以テ共同海損トナスコトヲ得ス

是ニ於テ凡ソ投荷ノ必要アル場合ニハ如何ナル物ヨリ投ケ始ム可キカハ必然起ル所ノ問題ナリ
今日ニ於テハ法律ヲ以テ之ヲ規定セル國アレトモ實際上ハ之カ整然タル順序ヲ見サルナリ然レト
モ往古ノ學說ニヨレハ或ハ船積證券ノ無キ積荷ヨリ始ムヘシトナシ或ハ法律ヲ以テ此順序ヲ定メ
重量多クシテ價額ノ廉ナル物ヨリ始ム可キ規定ヲ設ケタル國アレトモ凡ソ重量ノ大ナル積荷ハ下
積トナスコト多キカ故ニ現今ハ臨機ノ處置ヲ取り手近ニ在リテ價廉ニ且重量大ナル物ヨリ始ムル
ヲ常トス是レ固ヨリ常識ニヨリテ判斷シタルモノナトレモ實際積荷ノ都合ニヨリ船長カ任意ニ處
分スルモノナリ

投荷ノ順序
佛商一四一
西商一八一
白商一〇二
伊商六四五
Devl. 215-217
Do. 227

投荷チナスニ付テノ協議

佛商四一〇
西商八一三
正則ノ投荷及ヒ變則ノ投荷

Ben. 173

往昔荷主カ上乘チナス慣習アリシ時代ニハ投荷チナスニ當リテ船長ハ一々之ニ謀リテ處分シタリシカ今日ニ於テ此慣習無キハ前ニ述ヘタル如クナレハ從テ船長ハ自己一個ノ意見ヲ以テ投荷ノ處分チナス者ナリ尤モ投荷チナスニ當リテ船長ハ海員ト協議ヲ爲スヲ要スルコトヲ法律上規定シタル國アリト雖モ凡ソ斯ル場合ニハ實際協議スル暇無キヲ常トスルカ故ニ斯ル法律ハ實際ニ行ハル、コト稀ナリ而シテ往古ノ學者ハ船長ノ獨斷ニ因ラサル投荷ヲ稱シテ正則ノ投荷(Regular Jettison)ト云ヒ船長一個ノ計ヒニテナシタル投荷ヲ稱シテ變則ノ投荷(Irregular Jettison)ト云レリ然レトモ前者ノ起ル場合カ甚タ稀ナルハ前世紀ニ於ケル伊國ノ學者タスガ(Targa)氏ノ示セルヒ如ク之の於ケル實例ヲ見ルモ明カナルモノニシテ六十年間ニ正則ノ投荷カ行ハレタルハ僅カニ四五回ニ過キス

甲板上積荷ノ投荷

P. 90. A. J. 7

投荷中甲板上積荷ノ投荷ハ共同海損ト看做サレサルヲ原則トス彼ノよク、あんどわーズ規定第一條ハ之ヲ規定セルモノナリ元來船舶ノ甲板ハ積荷ヲ爲ス可キ場所ニ非ス故ニ甲板上ノ積荷ニ對シテハ荷主タルモノ豫メ投荷セラル、事ヲ覺悟セルモノト看做サ、ル可ラス故ニ遭難ニ際シ之ヲ投荷トナスモ荷主ニ於テハ不慮ノ災害ヲ招キタルモノト云フコトヲ得ス從テ其損害ハ共同海損タルヘキ性質ヲ具ヘサルモノナリ然レトモ小船或ハ沿岸ヲ航海チナス船舶ニ於テ甲板上ニ積荷ヲ搭載スル慣例アルトキハ甲板上積荷ノ投荷ヨリ生スル損害ヲモ共同海損ト看做スコトアリ英國ノ

C. L. 64-71

一旦投荷トナリシモノハ拾上ケラレタル場合

如キハ沿岸ノ航海ニ限ラス積荷ノ種類ニヨリ甲板積トナスヲ慣習トスルモノ例ヘハ瑞典及ヒ諸國等ヨリ輸出スル木材ハ之ヲ積載スル船舶自ラ特別ノ形ヲナシテ皆甲板積トスル慣習アルカ故ニ此等ニ對シテ除外例ヲ適用セリ而シテ一八九〇年ノ會議ニハ此ノ如キ除外例ヲ設クルヲ得ヘキ原案ナリシモノヲ修正シ甲板上積荷ノ投荷ハ如何ナル場合ニモ悉ク之ヲ共同海損トナサルコト、セリ斯ノ如ク甲板上ノ積荷ハ通常投荷ヨリ生スル損害ニ付キ他ヨリ賠償ヲ受クルコトヲ得サルニ拘ラス他ノ積荷ノ投荷等ヨリ生スル共同海損ニ付テハ尙之ヲ分擔スル義務ヲ免レサルモノニシテ其理由ノ如キハ後節共同海損分擔者ノ説明チナストキニ讓ラン

一旦投荷セラレタル積荷カ拾上ケタレタルトキハ共同海損精算ノ前後ニヨリ其處分ヲ異ニスルモノニシテ精算前ニ在リテハ其拾上ノ費用及ヒ積荷ノ受ケタル損害額ヲ共同海損中ニ編入シ其拾上ケラレタル積荷ハ其儘ニ或ハ逐時損害ヲ増ス虞アル場合ノ如キハ之ヲ公賣ニ付シ其所得金ヲ荷主ニ返還シ既ニ精算ノ結了シタル後ナルトキハ之ヲ公賣ニ付シテ得タル代價中拾上費用ヲ控除シ先ニ共同海損ヲ分擔シタル比例ヲ以テ之ヲ關係者一同ニ拂戻スモノナリ然レトモ實際投荷ノ拾上ケラル、ハ多ク精算前ニアルモノナリ是レ共同海損ノ精算ナルモノハ極メテ簡單ナル場合ハ兎ニ角稍複雑ナルモノニアリテハ非常ノ手數ヲ要スルモノニシテ之カ結了ハ早キモ二三个月遅キハ一二年ノ後ニアレハナリ

帆船ノ切斷

R. 30. A. J. 15
V. 4. 36
Art. XI.
764. 100

風力ニ應スル
限リ帆ヲ用井
タル場合ノ損
害

帆船ノ切斷ハ共同ノ安全ヲ圖ル爲メ故意ニ之ヲ行ヒタルモノニ限リ投荷ノ場合ト同シク往古ヨリ其損害ヲ共同海損ト看做シタルモノナリ而シテ其損害カ獨リ帆船ノ損害ノミニ止ラス其切斷ニ附隨シテ生シタル海損假令ハ切斷シタル櫓ノ甲板上ニ倒落シタルカ爲メニ及ホセル損害ノ如キモ尙之ヲ共同海損ト看做スコトヲ得ルナリ然レトモ帆船或ハ其綱具等ニシテ既ニ業ニ海難ニ罹リタルモノヲ切斷スルニ付キテハ種々議論ノ存スル所ニシテ彼ノよく、あんどわーぶ規定ニ於テハ是等ヲ共同海損ト看做サ、ルコト、セリ

よく、あんどわーぶ規定第六條ニ(前略)「風力に應ずる限り帆を用ひたるにより帆及帆架或は其一方のみに及ぼせる損失損害は共同海損と看做すことを得へし」(後略)トアリ此慣習ハ往昔ヨリ行ハレ居リタルモノニシテ何レノ國ニ於テモ殆ント之ヲ是認スルニモ拘ラス尙異説ヲ唱フルモノアリ也、くるしー氏ノ如キハ其一人ニシテ之ヲ難シテ曰ク例ヘハ賊難ヲ免レンカ爲メニ乗合馬車カ其馬ニ一鞭ヲ加ヘ非常ノ速力ヲ以テ疾走セルトキニ當リテ其馬或ハ馬車ニ及ホシタル損害ハ馬及ヒ馬車ヲ犠牲ニ供スル目的ヲ以テ生セシメタルモノニアラス之ト同様ニ船長カ風力ニ應スル限リ帆ヲ揚ケタル場合ハ比較的小ナル危険ヲ冒シテ大ナル危険ヲ避ケントセシニ止マルモノニシテ決シテ之ヲ以テ犠牲ニ供シ他ノ物ヲ救ハントセシニハアラス故ニ之ヨリ生スル損害ハ共同海損ト爲スコトヲ得スト而シテ此議論ハ獨リ風力ニ應スル限リ帆ヲ揚ケタル場合ノミナラス其他種

G. A. Q. I.
258

Art. XI 100

從タル費用モ
亦共同海損タ
ルヲ得

船荷證券ナキ
モノ投荷又
ハ犠牲

Mont. 156

船荷證券ニ原
價ヲ記載シタ
ル場合

改商六四六

々ノ場合ニ適用スヘキモノト思考セラル、モ同氏等カ平素唱道スル共同利益説ト矛盾スルハ勿論ニシテ結局此ノ如キハ取ルニ足ラサル説ト云フヘシ

投荷又ハ帆船切斷等ノ損害ハ共同海損ナルコト既ニ述ヘタルカ如ク之カ從タル損害モ亦共同海損ト看做スコトヲ得ルモノトス例ヘハ投荷ヲ行ハントシテ船口ヲ開キタルニ當リ海水浸入シ之カ爲メニ濡荷ヲ生シタルカ如キ其他之ニ類スル損害ハ共同海損ト看做スコトヲ得ルハ當然ニシテよく、あんどわーぶ規定第二條ハ即チ之ヲ規定セシモノナリ、

海難ニ因リテ生スル損害中甲板上積荷ノ投荷ハ共同海損トナラサルコト既ニ述ヘタルカ如シ其他船積荷券ノナキ積荷ノ犠牲ニ供セラレタルトキハ之ヲ共同海損トナサ、ルコト一般ノ慣習ナリ其起因ハ所謂 *Consulat de la Mer* ニ發シタルモノニシテ當時ハ船長カ船主ノ許可ヲ得スシテ尙カニ積荷ヲ爲シ以テ自己ノ懷中ヲ肥シ或ハ詐欺ノ目的ヲ以テ積荷ヲ爲シ船荷證券ヲ發行セサルコトアリキ故ニ是等ノ惡弊ヲ制禦センカ爲メニ此ノ如キ規定ヲ設ケタルモノナリ然レトモ今日ニ於テハ其損害ノ評價ニ困難ナル點ヨリシテ一般ニ之ヲ共同海損中ヨリ省除スルコト、セリ

又船荷證券ニ原價ヲ記載シアル積荷カ犠牲トナリタル場合ニ其原價カ實際ノ價額ヨリ低額ナルトキハ船荷證券記載ノ價額ヲ以テ共同海損額トナスニ拘ラス共同海損ヲ分擔スル場合ニハ其物ノ評價ヲ以テ負擔セシムルモノト規定スル法律アリテ本邦改正商法ノ如キ其一ナリ是レ蓋シ共同海

損精算ニ當リ往々生スル所ノ弊風ヲ防止セントスル主旨ニ出テタルモノトス

第二 任意ノ坐礁 (Voluntary Stranding) ヨリ生スル損害 任意ノ坐礁トハ船舶カ或ハ暴風雨ニ

任意ノ坐礁
Parl. C. II.
165

任意ノ坐礁ニ
付英國ハ他國
ト慣例ヲ異ニ
ス
Mag. 11, 332
Low. 1, 225

遭ヒ又ハ衝突ニヨリ損傷ヲ生シタルトキ其沈没ヲ免レンカ爲メ或ハ岩礁ニ吹付ケテレンコトヲ免
レンカ爲メ或ハ衝突ヲ避ケンカ爲メ或ハ船中ノ火災ヲ鎮メンカ爲メ或ハ敵船ノ捕拿ヲ免レンカ爲
メ故ラニ其近傍ノ淺瀬若クハ海岸ニ乗上ケタル場合ヲ云フ而シテ昔時ハ船長カ任意ノ坐礁ヲ行ハ
ントセハ所謂上乘ヲナセル荷主代人ト協議ヲナスヲ要シタルカ故ニ之ヲ共同海損トスルコトニ付
キ異議ヲ生セリシモ此慣習ノ捨レタル以來之ヨリ生スル損害ヲ以テ共同海損ニ屬スヘキモノトナ
ス學者ト否ラサル者トナ生シ既ニ現世紀ノ初メヨリ種々議論ヲ戰ハセリ蓋シ歐洲大陸ニテハ任意
ノ坐礁ヨリ生スル損害ヲ以テ共同海損トスル慣習古來行ハレ英國ニ於テモ前世紀ノ頃ハ此說ヲ取
リタリシカ現世紀ノ初メニ至リ彼ノ有名ナルすちーぶんす (Stowans) ベーネ (Bencke) ノ兩氏出
テ、異說ヲ唱フルニ至リ爲メニ其慣習ヲ變更シ爾來英國ト歐洲大陸トハ此點ニ於テ相違ヲ生スル
ニ至レリ而シテ右ノ兩氏ハ其立論ノ基礎トスル所相全シカラサルモ任意ノ坐礁ヨリ生スル損害ヲ
以テ共同海損ニ非ストスル點ニ至リテハ其軌ヲ一ニス就中すちーぶんす氏ハ投荷ヨリ生スル損害
ヲ以テ共同海損ノ標準トスルモノニシテ投荷ノ場合ニハ或格段ナル積荷ヲ撰ヒテ投棄スルモノナ
ルニ任意ノ坐礁ニ於テハ毫モ斯ノ如キ撰擇ノ行ハルコト無ケレハ船体ノ如何ナル部分カ如何ナ

Stw. 2931

Pen. 219

Low. 147
Wdt. 35
Par. 6, 77

Parl. A. 111
R. 43, A. 65
R. 41, A. 38
R. 41, A. 24

Parl. 131

任意ノ坐礁ヨ
リ生スル損害

ル程度ニ犠牲ニ供セラルカチ知ルコト能ハス但テ此兩者ヲ等シク共同海損トナスハ其當ヲ得タ
ルモノニアラスト云フニアリ又ベネ氏ノ論スル所ハ船舶カ己ニ沈没ノ難ニ遭ハントスルニ當リ
之ヲ坐礁セシメタリトテ最早毫モ犠牲ニ供セラレタル所無シ是レ其船舶ハ既ニ當然滅失スヘキモ
ノナリシカ故ナリ而シテ凡ソ共同海損ハ他ノ犠牲トナリシコトヲ必要トスルモノナルニ此場合ニ
ハ既ニ要點ヲ缺クモノナレハ之ヲ以テ共同海損ト看做スヲ得スト云フニアリ然ルニ此兩氏ノ所論
何レモ完全ナルモノト稱シ難ク且其後現世紀ノ中葉ニ至リテ學者ノ說漸ク進ミベネ氏 (Rally)
氏ノ如キハ任意ノ坐礁ハ理論上共同海損タルコトヲ認ムト雖モ實際上精算ニ不便甚シキモノアル
ヲ以テ任意ノ坐礁ニ因リ船舶ノ吃水以上ノ部分ニ損害ヲ生シタルトキハ之ヲ共同海損トナシ若シ
吃水以下ニ損害アリタルトキハ共同海損タルヘキ損害ナルヲ將タ單獨海損タルヘキヤ判明セサル
ヲ以テ便宜上ニ單獨海損トナスヘシト云ヘリ而シテ近來ニ至リテハ英國ニ於テモ任意ノ坐礁ヨ
リ生スル損害ヲ以テ共同海損トナスヘシトノ說起リ殊ニろーんす氏ノ如キ同國ニ於ケル海損精算
者會合ノ席ニ於テ再三再四此意見ヲ提出セシモ常ニ否決ニ歸シ同國ノ慣例ハ依然舊ニヨリテ改ム
ル所ナシ米國ノ如キ一八三九年迄ハ英國ノ慣例ニ則リシモ全年以後ハ全ク之ヲ捨テ任意ノ坐礁ヨ
リ生スル損害ヲ以テ共同海損トセリ

夫レ任意ノ坐礁ヨリ生スル損害ヲ以テ共同海損トナスヘシトノ說ハ充分理由アル所ニシテ船体

チ共同海損ト
スル説
(Font. 132)

(L. 111) 3

實際上ノ困難

W.L. 45-46
C.L. 79

自ラ犠牲トナリ積荷ノ被害ヲ救ヒタルモノトセハ前ニ掲ケタル共同海損タルヘキ要素ヲ具フルカ
 故ニ之ヲ以テ共同海損トナスニ何ノ不可アラシヤ然レトモ之ヲ決スルハ至難ナル問題ニシテよ
 く、わんどわー及ヒ其他ニ於ケル國際商法會議ニ於テ種々ノ討議ヲ疑ラシタル末、若シ沈没カ免
 ル可ラサリシトキ、或ハ海濱又ハ岩礁ニ吹付ケラル、コト必定ナリシトキ、除キ其他ノ場合ニ於テ
ハ任意ノ坐礁ヨリ生シタル損害ヲ以テ共同海損トナスコトニ決シタリ是レ蓋シ實際上ノ便利ニ基
 ケルモノニシテ船舶カ遭難シタル後任意ノ坐礁ヲナシタルトキハ其海損中果シテ何程カ當初ノ遭
 難ニヨリ單獨海損ニ屬シ又何程カ犠牲ニ因リ共同海損ニ屬スヘキカ頗ル判斷ニ困シム所ニシテ加
 之共同海損ノ主義タル公平ヲ缺ク虞アルカ故ニ歐洲大陸諸國ニ於テモ之ヲ共同海損中ニ入ル、ニ
 付テハ大ニ困難ヲ感シ法律ニ規定アルニ係ラス實際ハ之ヲ精算者ノ取捨ニ任スコト、セリ

今一例ヲ舉ケテ之ヲ説明センニ船舶カ已ニ暗礁ニ觸レ船底ニ損所ヲ生シタルトキ若シ此儘ニ激
 浪ノ襲撃ヲ受クルコトアラハ沈没ノ不幸ヲ招ク虞アルカ故ニ船長ハ故ラニ船舶ヲ海濱又ハ淺瀬ニ
 乗上ケタルトキ前ノ觸礁ニヨリテ已ニ船底ニ損傷アリ從テ積荷ニ濡損ヲ生シ居タルニ後ノ坐礁ニ
 因リ更ニ此等ノ損害ヲ大ナラシメタルトキ實際其幾何カ先ノ原因ニヨリ又幾何カ後ノ原因ニヨリ
 來リシカヲ鑑別スルハ頗ル難事ニ屬スルヲ以テ寧ロ双方共ニ之ヲ共同海損ヨリ除キ單獨海損中ニ
 加フル方精算上便利ナリトノ説出テ、爲メニ任意ノ坐礁中最モ多ク起ル場合ナル沈没ノ免レ難カ

リシトキ又ハ岩礁ニ吹付ケラル、コト明確ナリシトキニ於テ任意ノ坐礁ヨリ生スル損害ヲ以テ共
 同海損中ヨリ除去シタルハ便宜上已ムヲ得サル次第ト云フヘシ白國ノ如キハ已ニ新よくわんど
 わー共同海損規定ノ決定前ニ於テ而モ全國ノ法律ハ任意ノ坐礁ヨリ生シタル損害ヲ以テ共同海
 損ト看做シタルニ拘ラスわんどわーニ於ケル海損精算人ハ此點ニ付キ英國ノ慣習ヲ斟酌シタリ
 キ

斯ノ如ク理論上ハ任意ノ坐礁ヨリ生シタル船舶積荷ノ損害ヲ以テ共同海損トナスニ付キ各國ノ
 學者殆ント異議ヲ唱フル者ナシト雖モ實際上ノ不便ニヨリテ英國ハ全ク之ヲ除外シ新よく、わ
 んどわー共同海損規定ハ之ヲ折衷シタル者ナリ而シテ歐洲大陸諸國ニハ明カニ之ヲ共同海損ト
 爲スヘキ規定多シ又本邦舊商法ハ任リ意坐礁ヨリ生シタル損害ヲ以テ共同海損トスルニ反シ改正
 商法ニハ何等ノ規定無キモ理論上ハ共同海損ニ屬スヘキ者タルコト前ヨリ述來リタルカ如シ

任意ノ坐礁ヲナシタルニ當リ船体ハ全損ニ歸シ積荷ノ一部分ノミ救援セラル、コトアリ此場合
 ニ起リタル損害ハ果シテ共同海損タルヘキモノナリヤ否ヤニ付テハ各國ノ法律各其所見ヲ異ニス
 而モ獨リ任意ノ坐礁ニヨリ起リタル損害ニ限ラス其他ノ原因ニヨル場合ト雖モ此種ノ損害ハ生ス
 ルモノナリ

第三 船中ノ火災消防ヨリ生スル損害 船舶カ火ヲ失シタルニ當リ之ヲ消防セントシテ或ハ水

獨 新 舊
 商 商 商
 七 七 七
 〇 〇 〇
 六 六 六
 九 九 九
 六 六 六
 八 八 八
 〇 〇 〇
 一 一 一
 三 三 三
 〇 〇 〇

火災消防ヨリ
生スル損害

英國ノ慣習カ
火災消防ヨリ
生スル損害ヲ
共同海損ト認
ムルニ至リシ
ハ近來ノコト
ナリ

Low. 65
Siv. 42

Pa. G. 22
Wdt. 51

Low. 63-71

一部分火災ニ
罹レルモノノ
海損

ヲ注キ或ハ注水ノ手段トシテ船側又ハ甲板ヲ破リ或ハ故意ニ沈没セシムルコトアリ而シテ此等ノ
手段ヨリ生スル損害カ共同海損タルコトハ現今何レノ國モ全一轍ニ出ツルハ蓋シ其要素ヲ具フル
カ故ナリ然ルニ一八七四年以前ハ英國ノいぞ組合ニ於テ此種ノ損害ヲ共同海損ヨリ除外セリ而シ
テすち一ぶんす氏ハ現世紀ノ初メニ當リ其著書ニ於テ之ニ關スル意見ヲ述ヘテ曰ク船中火災ノ起
リタルトキニ當リ積荷等ニ水ヲ注クハ其第一ハ目的ハ消火ニアリテ積荷ヲ濡スカ如キハ第二ノ目
的ニ過キス從テ如何ナル積荷ニ如何ナル程度ノ注水ヲナスカハ豫定スル所ニアラス只火焰ノ延燃
スル所ニ從テ注水スルモノニシテ投荷又ハ帆船ノ切斷ノ場合トハ多少損害ノ性質ヲ異ニスルモノ
ナレハ明カニ共同海損ニ屬スヘキモノトハ云ヒ難キモ之ヲ共同海損中ニ加フル方寧ロ理由ニ當ム
カ如シト而シテ一八五六年ニ至リベիրー氏カ共同海損ニ關スル意見ヲ發表セシモノハ中ニハろ
いぞノ慣習カ不當ナル所以ヲ縷述シ是レ全ク共同海損ナルモノハ船舶又ハ積荷ノ損害ノ程度甚々
シク之ヲ放擲スルニ於テハ全損ニ歸スル如キ場合ニ非サレハ起ルヘキモノニ非ストノ認信ヨリ來
レルモノナリト説破セリ後一八七三年ニ至リベねすらん號ノ判決例 (Venezuelan Case) アリシ
以來ろいぞノ慣習ハ當業者間ニ其勢力ヲ失ヒ翌一八七四年遂ニ之ヲ改正シ爾來今日ニ至ルマテ之
ヲ共同海損中ニ加フルニ至レリ

斯ノ如ク現今ハ何レノ國ニ於テモ船中ノ火災消防ニ因リテ生シタル損害ハ之ヲ共同海損ト看做

[1] p. 39

Low. 73
(cont. 157)

實際上ニ於ケ
ル鑑定ノ困難

シテ取扱フコトハナレリ然ルニ茲ニ尙多少ノ議論アルハ己ニ一部分火災ニ罹レル積荷カ注水ニ因
リテ被リタル損害ハ共同海損ニ屬スヘキモノナリヤ否ヤノ問題ニシテ學者カ研究ヲナス價値アル
モノト云フヘシ而シテ單ニ理論一方ヨリ觀レハ縱令積荷ノ一部分已ニ火災ニ罹レルモノト雖モ消
防ノ爲メ之ニ注水シタル結果濡荷トナリタルモノナレハ完全ナル積荷ノ犠牲ニ供セラレタル場
合ト等シク共同海損ト看做スヘシト云フ説最モ確固タル理由ヲ有スルモノハ如シ而シテ此説ニ反
對スル者ハ曰ク積荷カ己ニ一部分火災ニ罹レル以上ハ若シ之ニ注水セサレハ當然其全部ノ焼失ヲ
免レサルモノト看做スコトヲ得ルカ故ニ斯ノ如キ積荷カ被レル損害ヲ完全ナル積荷ニ於ケルカ如
ク共同海損トシテ取扱フハ其當ヲ得タルモノニ非スト

以上ハ現今學者間ニ於テ行ハルハ説ナリ而シテ實際當業者カ取レル所ハ如何ト云フニ固ヨリ前
論者ノ説ク所 主旨ヲ認メサルニハ非サルモ之ヲ實地ノ計算ニ適用スルコト難キニヨリ斯ノ如キ
損害ヲ共同海損トシテ取扱フコト無シ蓋シ共同海損精算ノ場合ニハ半燒トナリタル積荷ノ損害中
何程カ共同海損タルヘキカ又何程カ單獨海損タルヘキカヲ區別スルコト頗ル困難ナレハナリ彼ノ
よ一く、わんどわ一ぶ規定第三條ニ「船中に於ける火災の消防に供したる用水其他罹災中の船舶
を淺瀬に乗揚げ或は船底に穿孔したるか如き手段により船舶及び積荷或は其一方のみに及ぼせる
損害は共同海損と看做すことを得可し然れども船舶及び積荷の一部或は其他積荷の毎櫃中已に火

災に罹りたるものに對する損害は此限りにあらずトアルハ全ク此精神ニ出テタルモノト云フヘシ

救援救助ヨリ生ズル損害及ヒ費用

Reg. 111-112

救助費ヲ共同海損トナスヘカラサル説

Reg. 111-112
C. A. Q. 1
2512

Reg. 111-112

第四 救援救助ノ爲メニ生ズル損害及ヒ費用 船舶及ヒ積荷ノ救援救助ニ關スル費用ハ或ハ共同海損トナルコトアリ或ハ否ラサルコトアリ而シテ若シ救援救助ノ損害及ヒ費用カ共同海損トナル場合ニハ積荷ノ陸揚及ヒ積込ニヨリテ生シタル損害及ヒ費用モ亦共同海損ト看做スコトヲ得ルモノニシテよく、わんどわゝ規定第八條ニ「乗揚げたる船舶を再び浮ひ出さんとして其船積する所の積荷、船用石炭若くは貯藏品等を積卸すときは其浮ひ出す費用及ヒ解船賃又は(若し再び積込む時は)積入手数料等餘分の費用及ひ之か爲めに生ずる損失損害は共同海損と看做すことを得へし」トアルモ此旨趣ニ外ナラサルナリ然ルニ説ヲナスモノアリ曰ク救援ノ費用ハ或場合ニ共同海損トナルモ救助ノ費用ヲ共同海損トナスハ其當ヲ得タルモノニ非ス何トナレハ元來共同海損タルヘキ費用ハ船長カ故ラニ醸シタル損害カ然ラサレハ故意ニナシタル行爲ニ因リテ要シタル費用ナラサル可ラス然ルニ救助ノ如キハ依頼ヲ待タスシテ他船ヨリ行フコト多ケレハ時ニハ船長ノ意思ニ反スルコトナシトセス故ニ之ヲ共同海損ニ加フルハ共同海損ノ原則ニ背戾スルモノナリト然レトモ此等ハ畢竟其結果ニヨリテ決セラル、モノト知ル可シ

救助ノ費用ヲ共同海損ト爲サスシテ之ヲ單獨ノ費用 (Special Charges) ト爲セル慣例アルヲ以

テ一八九〇年ノりふあゝぶゝるニ於ケル場合ニ際シテ之ヲ議題ト爲サントノ計劃英國ニ於ケル海損精算者中ニ起リシモ是レ前ニ述ブルカ如ク其當時ノ事情如何ニヨリ決セラルヘキモノニシテ概括的ニ之カ規定ヲ設クルハ困難ナルヲ以テ遂ニ議題ト爲スコトヲ否決セリ

救援救助ニ關スル詳細ナル事項ハ章ヲ改メテ之ヲ説明スルコト、シ茲ニハ只救援救助ノ起ル場合ヲ舉ケ其共同海損ニ屬スヘキモノト否トニ付キ聊カ説明セントス

各自救援シ得ヘキモノヲ救援スル場合
Law 111

い 積荷ノミ或ハ船舶ノミヲ救援救助スル場合 凡ソ船舶カ遭難シタルニ際シ之カ救援救助ニ着手スル順序換言スレハ如何ナル物ヲ先ニ救フヘキカニ付テハ本邦法典ニ之ヲ規定スル所ナク各國亦之ヲ規定セサルモノ多シト雖モ人命ヲ第一トシ郵便物其他ノ量類之ニ次キ漸次積荷及ヒ船舶ニ及ボスヲ以テ一般ノ順序ナリトス然レトモ場合ニヨリ船舶ヲ救フトキハ其積荷ハ自ラ救ハル、コトアリ殊ニ救助ノ場合ニ於テ然リトス故ニ船舶ト積荷トハ俱ニ救援救助ニ着手スルコト多シ然レトモ若シ之ヲ各別ニ救ヒタルトキハ其費用及ヒ之ヨリ生シタル損害ハ兩者カ單獨ニ負擔スヘキ性質ノモノニシテ共同海損ノ起ル理由ナシ殊ニ遭難ニ當リ之カ救援ヲ加フルトキノ如キハ所謂各自救援シ得ヘキモノヲ救援ス (Suaire qui parit) ルニアルト多キヲ以テナリ

ろ 船舶及ヒ積荷ノ兩者ヲ救援救助スル場合 救援ノ場合ニハ積荷ト船舶トヲ各別ニ救フコト多キノミナラス積荷ノ中ニモ之ヲ別テ救フコトアルカ故ニ或物ハ救ハレ他ハ救ハレサルコトアリ

救援又ハ救助トナル場合
Law 111

Des. 1776
R. 91. 172

然ルニ救助ノ場合ニ於テハ一回ノ作業ニヨリ船舶ト積荷ト俱ニ救フコト多シ例ヘハ坐礁シタル船舶ヲ積荷ノ儘引卸シ或ハ車軸ヲ折リテ進退ニ窮メル船舶ヲ曳船シ或ハ衝突シテ將ニ沈没セントスル船舶ヲ救フ等ノ如シ而シテ此等ノ費用ハ皆共同海損ト看做スコトヲ得ルモノニシテよく、あんどわいぶ規定第七條ニ所謂瀝機瀝鐵ニ及ホセル損害ノ如キモ亦此種ノ場合ニ屬ス尤モ如此場合ニ引卸シノ爲メニ殊更ニ要シタル石炭料ノ如キハ之ヲ以テ共同海損ト爲ス可カラストノ論者アレトモ實際ニ於テハ此等モ總テ共同海損トシテ取扱ハル、モノ、如シ

復雜ナル救援救助

Low. 157

Des. 1776

Des. 1777

ハ船舶又ハ積荷ノ中全部或ハ出來得ル限リノ救援救助ヲ爲ス目的ニテ着手スル場合ヨハ當然二個ノ場合ニ別タサル可ラス即チ(一)其手段數回ニ別レ一回毎ニ其中ノ或物ヲ救ヒ同時ニ他物ノ救援救助ヲ容易ナラシメタル場合及ヒ(二)其手段數回ニ別レ其中ノ或物ハ救ヒ得タルモ他物ハ之ヲ救ヒ能ハサリシ場合はレナリ而シテ此等ハ所謂復雜ナル救援救助(Complex Salvage)ト稱スル者ニシテ佛國ニ於テハ船員カ其船舶ヲ放棄シタリヤ否ヤニ因リテ區別ヲ立テ若シ放棄シタル後ナル時ハ彼ノ各自救ヒ得ヘキモノヲ救フ方法ニヨリ其費用ノ如キモ各自單獨ニ負擔スヘシトノ議論アリト雖モ實際ニ於テハ其結果ニヨリテ區別ヲナシ船舶積荷ノ双方カ救ハレタルトキハ共同海損トナシ若シ一方ハミカ救ハレタルトキハ單獨海損トシテ精算ヲナスヲ常トス然レトモ其境界ノ密接シタルトキハ其區別ヲ判斷スルコト極メテ困難ナル場合アリ例ヘハ船舶カ坐礁シタル際積荷

(三)

ノ儘ニテハ到底引卸シ難キヨリ其積荷ノ一部分ヲ陸揚シ或ハ他船ニ積移シタルニヨリテ船脚ヲ輕クシ爲メニ引卸スコトヲ得タル場合ニ其陸揚シタル積荷ヲ再ヒ積込ムカ或ハ積移シタル代船ニテ到達港ニ運送シタルトキハ救援ノ費用積込ノ費用引卸ノ費用及ヒ解賃等ハ皆共同海損タル可キモノナルニ反シ船舶カ坐礁シタル際積荷主ハ救助ノ困難ナルヲ察シ積荷ヲ積卸シタル後ニ至リテ船主カ救援ニ着手シ船舶ヲ解出サシメタルトキハ此等ノ費用ヲ以テ共同海損ト看做スコトヲ得サルカ如シ又假令共同海損ニ屬スヘキトキト雖モ其分擔額カ積荷ノミナ積卸スニ要シタル單獨海損ニ超過スルトキハ荷主ノ迷惑甚シキカ故ニ其分擔額ハ原則トシテ積荷ノ單獨ナル救援救助費用ニ超過スルコトヲ得ストノ説アリ是レ蓋シ至當ナル事ト云フヘシ若シ否ラストスルトキハ荷主ハ小額ノ費用ヲ投シテ自己ノ積荷ヲ積卸シ得ルニ拘ラス何ヲ苦ンテカ船舶ヲ引卸サンカ爲メニ要スヘキ多額ノ費用ヲ擔スル愚ヲ演センヤ

復雜ナル救援救助中往々起ルヘキ實例 (I. 200-210)

復雜ナル救援救助中往々起ル可キ實例ハ船舶ノ坐礁セルニ當リ最初ハ船舶積荷中其孰レヲ救フヘキカノ目算判然セス若シ出來得ヘクハ船舶ヲ救ヒ併セテ積荷ヲモ救ハントシ即チ船舶ヲ第一ノ目的トシ或ハ救助船ヲ派遣シ或ハ蒸氣唧筒又ハ救助ニ必要ナル潜水夫其他ノ人夫等ヲ遭難現場ニ送り船体ノ引卸ニ盡力シタルモ其効顯ハレサルヲ以テ中途其目的ヲ變更シ更ニ積荷ノ救援救助ニ着手スル場合ノ如シ而シテ如キ場合ニ要シタル費用ノ分擔方法如何ハ屢々起ル可キ問題ニシテ

或ハ最初ノ意思カ船舶及ヒ積荷ノ救助ニアルヲ以テ之ヲ共同海損ニ屬セシム可シトノ説アリ然レトモ此等ノ費用ヲ假ニ共同海損ト爲サンカ船舶ハ救援ノ望無キヨリ其價額著シク減少シ所謂潰値段ニ過キサレハ其負擔頗ル輕キニ引換ヘ積荷ノ負擔ハ意外ニ重キヲ致スモノニシテ固ヨリ其當ヲ得タルモノト云フ可ラス加之斯ノ如キ費用ハ共同海損タル要素ヲ具ヘサルカ故ニ之ヲ共同海損トシテ取扱フハ甚タ妥當チ欠ケリトノ説アリ然ラハ此種ノ費用ハ如何ニシテ算スヘキカト云フニ先ツ支出シタル費用ノ中船舶ヲ救ハン爲メ現場ニ赴キタル救助船ノ費用蒸氣船筒ノ費用等ハ船舶之ヲ負擔シ船体引卸ノ望絶エタル後ニ要シタル費用ニシテ積荷及ヒ運賃ノ利益ノ爲メニ支出シタルモノハ積荷及ヒ運賃ニ於テ之ヲ負擔スヘク其他些細ノ費用例ヘハ通信費又ハ積荷船舶双方ノ利益ノ爲メニ支出シタルコト明カナル費用ハ船舶ト積荷及ヒ運賃トニ於テ分擔ス可シ之ヲ要スルニ斯ノ如キ場合ニ要シタル費用ハ事實問題ニシテ精算者ノ意見ニヨリ多少ノ變更アルヲ免レヌ

避難港ニ於ケル費用及ヒ損害

第五 避難港ニ於ケル諸費用 (Port of Refuge Expenses) 及ヒ損害 船舶カ航海中暴風雨又ハ其他ノ天災ニ遭ヒ或ハ敵船ノ捕拿ヲ免レンカ爲メニ難チ航路内外ノ港津ニ避クルコトアリ之ヲ避難港ヘノ入港ト云フ尤モ發航港チ距ルコト僅カニ數哩ニシテ全様ノ厄ニ遭ヒタルトキハ避難ノ爲メ發航港ニ歸航スルコトアリ此場合ニハ發航港チ避難港ト看做スコトヲ得ヘシ而シテ避難港ヘ入港ニハ左ノ如キ五ノ場合アリ

第一及第五ノ場合ニ於ケル費用及ヒ損害

- 第一 全ク暴風雨又ハ其他ノ天災チ避ケンカ爲メニ入港シタル場合
 - 第二 共同海損タル可キ損害ノ結果ニ因リ入港シタル場合例ヘハ暴風雨ニ遭ヒ沈没等ノ難チ免レンカ爲メニ投荷若クハ帆樑ノ切斷チナシタル後入港スルカ如シ
 - 第三 單獨海損タル可キ損害ノ結果ニ因リ入港シタル場合例ヘハ船舶カ岩礁ニ觸レ破損ノ个所チ生シタルトキニ入港スルカ如シ
 - 第四 前二個ノ相混シタル損害ノ結果ニ因リ入港シタル場合例ヘハ船舶カ航海中火災ニ罹リ種々盡力ノ末漸ク之ヲ防止シ得タルモ其燒失セル部分ニ對シ假修繕チナスニ非サレハ航海チ繼續スルコト能ハサル場合ニ入港スルカ如シ
 - 第五 其他避難ノ字義ニ適セサルモ航海ノ途中已ムチ得サルニ出テタル入港例ヘハ必需品ノ缺乏又ハ傳染病チ生シタルヨリ消毒ノ爲メ入港スルカ如シ
- 以上列舉セル場合ノ中屢々起ル可キハ第一及ヒ第五ナリ而シテ此等ノ場合ニ要シタル費用ヲ共同海損トナスヤ否ヤニ付テハ學說多クシテ更ニ歸スル所ヲ知ラスト雖モ實際此等ノ場合ニアリテハ滯留期間比較的ニ短少ナルヲ以テ其間ニ起ル損害及ヒ費用モ亦從テ小額ナルヲ常トス故ニ假ニ理論上ハ之ヲ共同海損ト認ムルヲ以テ正當ナリトスルモ彼ノ復雜ナル精算手續チナス價値無キ場合多シ且危險切迫ナル條件ヨリ觀察スレハ之ヲ共同海損ト看做スハ却テ疑ハシキモノアルカ故

ニ通例何レノ國モ實際ニ於テ此等ノ費用ヲ船主又ハ備船者ノ負擔ト定メ學者間ニ於ケルカ如ク或ハ共同海損ナリト云ヒ或ハ否ラスト云フカ如キ區別ヲ立ツルコトナシ但シ此短期間ニ船舶又ハ積荷カ損害ヲ被リタルトキハ全ク別問題ニシテ此點ニ付テハ實際ニ於テモ種々取扱ヲ異ニセリ尙殘餘ノ三個ノ場合ニアリテハ滯留日數長期ニ亙リ其間必要ナル費用モ多ク又船舶及ヒ積荷カ損害ヲ被ル場合モ多キニヨリ從テ前ニ述ヘタル二個條ニ比スレハ重大ナルモノト謂フヘシ故ニ今費用ノ項目ヲ分ツテ之ヲ説明セントス

避難港ニ於テ起ルヘキ損害及ヒ費用ノ主ナルモノ

- 凡ソ避難港ニ於テ起ルヘキ損害及ヒ費用ノ主ナルモノヲ類別スレハ左ノ如シ
- 甲 避難港ヘノ入港ニ際シ要スル曳船料水先案内料燈台税及ヒ其他ノ諸掛
- 乙 避難港ヘ入港スルト全時ニ行フヘキ船体検査ニ付キ検査員ヘノ報酬及ヒ其他ノ費用
- 丙 避難港ニ於テ船舶ニ修繕ヲ施スニ先チ技師ノ鑑定ヲ請フニ要スル報酬假修繕費及ヒ修繕後再検査ニ要スル諸費用
- 丁 假修繕ヲ施サンカ爲メニ一旦積荷ヲ積卸ストキハ其積卸費用及ヒ其際ニ起ル損害
- 戊 前ニ述フル陸揚ヲナセル積荷ノ倉敷料及ヒ陸揚中ニ被ル損害
- 己 船舶ノ假修繕成リシ後再積込ニ要スル諸費用及ヒ其際ニ起ル損害
- 庚 避難港滯在中ニ要スル船員ノ給料及ヒ食料

避難港入港ニ要スル諸費用
四商八二一
葡商六五六

辛 避難港ニ於テ作成スル海難證明書 (Certificate) ノ手数料及ヒ郵便電信料等ノ雜費

壬 避難港ヨリ出港ノ際要スル曳船料水先案内料燈台税及ヒ其他ノ諸掛

以上列舉シタル所ニ從ヒ先甲項ヨリ説明センニ前ニ述ヘタル第二第三第四ノ三個條中第二ノ場合ニハ之ヲ船主又ハ賃借人若クハ備船者ノ負擔トスル國ナキニシモアラサレトモ多クハ此等ノ費用ヲ共同海損トナスニ付異説ナキモノ、如シ何トナレハ此場合ニ於ケル入港ハ共同安全ノ爲メ切迫シタル危険ヲ免レントスルニ因ルモノ多ケレハナリ本邦ニ於テモ舊商法第九三〇條ニ損害及ヒ費用カ共同海損ニ屢スヘキモノヲ列舉シタル中其第一號ニ「船舶及ヒ積荷に係る危険を避け又は其既に被ふりたる危険の有害なる結果を避けんか爲めにする避難港への入港」トアリテ明カニ第二ノ場合ニ於ケル甲項ノ費用カ共同海損タルコトヲ規定セリ

第三第四ノ場合ニ於テモ甲項ノ費用ハ共同海損トシテ取扱フコト前ニ述ルカ如ク西班牙葡萄牙等ヲ除キテハ各國其慣例チ一ニシ彼ノトヨク、あんどわゝ規定第十條第一項中ニモ「船舶若シ不時の出来事犠牲又は其他の非常なる事情により共同安全の爲め必要に迫られ避難の港又は海濱に入津し或は船積港ニ歸航せるときは其港或は海濱に入津せる費用は共同海損と看做すとを得へし」(後略)トアリ而シテ一八八八年ぶらつせるニ開カレタル國際會議ニ於テハ原因ノ如何ヲ問ハス避難港ヘノ入港費用ハ擧ケテ共同海損ニ屬セシム可シトノ説出タリシモ多數ノ賛成ヲ得ス

改商六五二

避難港入港ニ要スル諸費用
四商八二一
葡商六五六

(1) (2) (3)

シテ否決セラレタリ然レトモよく、あんどわいふ規定ノ精神ハ總テ利益關係者ノ共同安全ノ爲メ必要ニ迫ラレ、避難港ヘ入港スルニ要シタル費用ハ之ヲ共同海損ト看做スニアリ蓋シ至當ノ事ト謂フヘシ何トナレハ單ニ船体ニ少許ノ破損ヲ來シ之カ爲メニ入港シタルニ検査ノ結果假修繕ヲ爲サ、ルモ適航ナリトノ宣告ヲ受ケタルトキ其入港費用ヲ共同海損トスルカ如キハ頗ル妥當ヲ失スルモノナレハナリ故ニ原因ニシテ荷クモ斯ノ如クナレハ其費用ハ之ヲ單獨海損ト看做スモノト知ル可シ

乙項内項モ亦甲項ト同様第二ノ場合ニアリテハ之ヲ共同海損ト認ムル國多シ蓋シ此等ハ皆共同海損タルヘキ損害ノ結果トシテ引續キ起リ來レル者ナレハナリ然ルニ第三第四ノ場合ニ於テハ甲項ト全シク亦多少ノ議論アルヲ免レサル所ナリ

丁戌己ノ三項ニ付テモ亦同様ナルハよく、あんどわいふ規定第十條第二項ニハ「共同安全の爲め必要なるか或は航海中の犠牲又は出來事により生じたる船体の損所を修繕するに當り若し此修繕が安全に航海を繼續するに必要なときは船積地寄航地或は避難地に於て貨物を積卸す費用は共同海損と看做すことを得」トアリ又全第三項ニ「若し船中より貨物を積卸す費用が共同海損と看做すことを得る場合には其船に該貨物を再積込及び輸入の費用は該貨物に要したる總ての倉敷料と共に共同海損と看做すことを得へし然れども若し不適航の宣告を受くるか又は元の航路を續行

避難港ニ於ケル船體検査料等

船舶修繕ノ爲メ積荷積卸陸揚再積込ノ費用及ヒ損害等

せざるときは其宣告を受けたる日或は航路を見捨てたる日以後に對する倉敷料は共同海損と看做すことを得す」トアルニ徴シテモ明カナリトス

一八七七年ノ決議ニ係ルよく、あんどわいふ規定第九條ニハ「避難港に於て貨物の積卸に際し被れる損害は其港に於て危険の切迫せざる他の船舶より平素積卸をなせると同様の手段を用ゐたる場合には之を共同海損と看做すことを得す」トアリ蓋シ此規定ニ就テハ既ニ一八七七年ノ會議ニ於テ大ニ議論アリシニ拘ラス遂ニ多數ノ賛成ニヨリ一旦決議ヲナシタリト雖モ實際上大ニ不便ヲ感シタルヲ以テ或ハ船荷證券其他ノ契約書ニ「共同海損計算ハよく、あんどわいふ規定ニ從フ但シ第九條ヲ除ク」トノ明文ヲ附記スルモノアルニ至レリ是ニ於テ遂ニ一八九〇年ノ會議ニ於テハ種々討論ノ末「貨物の積卸倉入並に再積込輸入等をなす費用にして共同海損と看做さるべき場合及び其場合に限り特に之が爲めに貨物の被れる避くへからざる損失損害は共同海損と看做すことを得へし」ト修正セリ一八九〇年よく、あんどわいふ規定第十二條即チ是レナリ

今英國ニ於ケル慣習ヲ見ルニ共同海損ノ結果ニヨラスジテ避難港ニ入りタル時ト雖モ積荷ノ瑕疵 (Vice Trade) ノ爲メニ之ヲ積卸ス場合ノ外丁項ハ之ヲ共同海損ト看做セリ然レトモ戌己兩項ハ既ニ積荷ヲ陸揚シタル後ニ起ルモノナレハ共同利益ト云フニ過キス且切迫セシ危險モ既ニ遠カリタル後ナレハ各利益ヲ有スル人々ノ單獨海損ニ屬ス可キモノトセリ即チ戌項ハ貨物已項ハ運賃

一八七七年規定第九條

W.D. 234-235

C. L. 106

避難港ニ於ケル貨物積卸費庫敷料其他ニ付英國ノ慣例

Law 15

ノ負擔ニ歸スヘキモノト認メラル蓋シ陸揚後之ヲ倉庫ニ預入ル、ハ積荷ノ利益ヲ圖ル爲メニシテ再積込ノ手續ハ亦らた連貨 (Pro. Feb. 1876) ヲ認メサル限リハ運賃ノ利益ヲ圖ル爲メナレハナリ是レ畢竟共同安全説ニ從ヒ共同ノ危險ノ切迫セルニ非サレハ之ヲ共同海損ト看做サ、ルニヨル然レトモ英國ニ於テモ亦之ニ付異見ヲ有スル學者ナキニアラス現ニろ、んず氏ノ如キハ之ヲ共同海損ト爲スヘシトノ動議ヲ海損精算者ノ會合ニ於テ唱ヘタルコトアリ然レトモ全國一般ノ慣例ハ之ヲ否認シ只第二ノ場合即チ共同海損ノ原因ニヨリ避難港ヘ入港シタルトキハ修繕ノ爲メ積荷ノ陸揚倉入及ヒ再積込ノ費用等モ之ヲ共同海損トスヘシトノ説近來行ハル、所トナリ一八八九年以來ハろいどニ於テモ之ヲ以テ共同海損ト看做スニ至レリ故ニ今一步ヲ進メ丁戌己ノ三項中共同利益ノ爲メ必要ニ迫ラレ生シタル損害及ヒ費用ハ之ヲ共同海損ト認ムル方實際ニ適スルモノト云ハサル可ラスより、あんどわい規定第十條ノ精神ハ蓋シ是レニ外ナラス然レトモ本邦ニ於テハ舊商法及ヒ改正商法トモ之ニ關シテ何等ノ規定タニ設ケルナシ

往古ハ避難港ヘ入港スル曳船料ハ船舶之ヲ負擔シ積荷ノ積卸及ヒ再積込ノ費用ハ積荷之ヲ負擔セシモ爾後積荷ノ積卸及ヒ再積込費用モ船舶ニ於テ負擔スルコト、ナリシ爲メ一種ノ弊害ヲ生スルニ至レリ即チ佛國等ノ避難港ヘ入港スルトキハ積荷ノ積卸及ヒ再積込費用ノ外積荷ノ價額ニ對シ一分乃至五分ノ手数料ヲ支拂フ慣習アリ然ルニ積荷ノ運賃ハ其價額ノ多少ニヨラス重量或ハ容

避難港入港及
積荷ノ積卸
等ノ費用ヲ船
主ニ於テ負擔
スル時ノ弊害

De. IV. 295

積ニ從ヒ課スルモノナルニ此手数料ハ積荷ノ價額ニ應スルモノナルヲ以テ高價ナル積荷ヲ積込メ
ル船舶ニテハ其收入スル運賃ヲ以テ此場合ニ支拂フヘキ手数料ヲ償フコト能ハサル場合無シトセ
ス從テ船主ハ避難港ヘノ入港ヲ嫌厭スル傾向アリキ是ヲ以テ避難港ニ於ケル積荷積卸及ヒ再積込
ノ費用ヲ船主ニ於テ負擔スル慣習ハ漸次其跡ヲ絶チ今日ニ於テハ此等ノ費用ヲ共同海損ト看做ス
國多キニ至レリ

避難港ニ於ケ
ル船員ノ給食
料ハ英米兩國
ニ於テ一般ニ
共同海損ト看
做サス

Reg. A

Reg. A

Reg. A

Reg. A

唐項ニ付テハ之ヲ共同海損ト認ムル國多シ然ルニ英、米、兩、國、ニ、テ、ハ、敵、船、ノ、捕、拿、ヲ、免、レ、ン、カ、爲、メ、入、
港、シ、タ、ル、ト、キ、ハ、外、船、員、ノ、給、食、料、ハ、之、ヲ、共、同、海、損、ト、看、做、サ、ル、コ、ト、ハ、セ、リ、而、シ、テ、其、理、由、ト、ス、ル、所、ハ、
素、ト、共、同、海、損、タ、ル、ヘ、キ、費、用、ハ、性、質、上、全、ク、豫、想、セ、サ、ル、所、ノ、モ、ノ、タ、ラ、サ、ル、可、ラ、ス、然、ル、ニ、船、員、ノ、給、食、料、
ノ、如、キ、最、初、ヨ、リ、支、出、ス、ヘ、キ、コ、ト、明、カ、ナ、ル、モ、ノ、ナ、レ、ハ、唯、其、額、力、増、加、シ、タ、レ、ハ、ト、テ、之、ヲ、共、同、海、損、ト、シ、
テ、取、扱、フ、ハ、其、由、ヲ、得、タ、ル、モ、ノ、ニ、非、ス、ト、云、フ、ニ、ア、リ、蓋、シ、避、難、港、ヘ、入、港、シ、タ、ル、後、積、荷、ヲ、陸、揚、ス、レ、ハ、危、
險、ハ、茲、ニ、全、ク、消、滅、ス、ル、モ、ノ、ナ、レ、ハ、共、同、海、損、タ、ル、要、素、ニ、於、テ、缺、ク、ル、所、ア、ル、モ、ト、言、ハ、サ、ル、可、ラ、ス、要、
之、避、難、港、滯、在、中、ニ、要、シ、タ、ル、船、員、ノ、給、食、料、ハ、恰、モ、海、上、逆、風、等、ニ、遭、ヒ、航、海、力、意、外、ニ、延、長、シ、タ、ル、ト、同、様、
ニ、看、做、ス、コ、ト、ヲ、得、可、シ、然、レ、ト、モ、此、慣、習、ハ、船、主、ニ、取、リ、テ、頗、ル、酷、ニ、失、ス、ル、モ、ト、云、フ、ヘ、ク、實、際、今、日、英、
國、ニ、於、ケ、ル、海、損、精、算、者、中、ニ、モ、之、ヲ、共、同、海、損、ト、ス、ル、モ、ノ、ア、リ、而、シ、テ、大、陸、諸、國、ノ、如、キ、ハ、皆、之、ヲ、共、同、海、
損、ト、認、ム、ル、コ、ト、ハ、ナ、レ、リ

佛國ハ備船契約ニヨリ區別ス

Val. V. 52

佛國及ヒ佛法ニ倣ヘル諸國ニ於テハ備船契約ナ一航海間ニヨルモノト一定期間ニヨルモノトニ區別スルコト一六八一年ノ法令以來一般ニ行ハル而シテ其理由トスル所ハ一航海間ノ備船契約ナナスニ當リ深慮ナル船主ハ天災其他ノ事變ヲ豫想シ多少ノ遅延期日ヲ見込ミテ運賃ヲ定ムルカ故ニ避難港滞在中ニ要スル船員ノ給食料ヲ船主ノ負擔トナシテ甚シキ不都合ヲ感セサルモ定期ノ備船契約ニ於テハ右ノ如キ見込ヲ付シテ運賃ヲ定ムルコト能ハスサリトテ避難港滞在中ニ對シ運賃ノ増加ヲ備主ニ請求スルコト能ハス船主ノ負擔重キニ失スルカ故ニ之ヲ共同海損ト認ムルハ極メテ公平ナル處置ナリト云フニアリ

然レトモ此區別ニ付テハばらん (Verrin) 氏カ一六八一年法令ノ註釋中ニ攻撃的批評ヲ加ヘタルヨリ以來學者間ノ一問題トナリ之ヲ見認スル者モ非認スル者モ各著書雜誌ニ其所見ヲ發表シテ大ニ議論ヲ闘ハスニ至レリ然レトモ此ノ如キ區別ヲ立ツルハ其理由ニ乏シキヲ以テ一八六七年ノ修正案ハ此區別ヲ削リ從テ佛法ニ倣ヘル諸國中ニ於テモ此區別ヲ設ケサルモノアルニ至レリ例ヘハ和蘭陀ハ其商法ニ於テ之ヲ削リ自耳義ニ於テハ一八七九年政府カ此區別ヲ維持ズル原案ヲ議會ニ提出シタルモ多數ヲ以テ之ヲ否決シタル結果遂ニ此區別ヲ廢シ何等ノ場合タルヲ問ハス避難港滞在中ニ要スル船員ノ給料及ヒ食料ハ共ニ共同海損ト看做スコト、セリ

凡ソ避難港滞在中ニ要スル船員ノ給料及ヒ食料ヲ以テ共同海損ト認メサルトキハ種々ノ惡弊ヲ

避難港ニ於ケル船員ノ給食

Val. V. 53
開商六九九
Val. V. 54
1864-1871

料ヲ共同海損ト爲サ、ル時ノ弊害

生スルモノニシテ就中最モ忌ムヘキハ船主カ一日モ早く出帆セン事ヲ望ム餘リ遭難ノ爲メ取亂レタル積荷ノ荷造ヲ改装スルニ及ハスシテ再ヒ積込ミ爲メニ意外ノ損害ヲ被ラシメ或ハ船舶ノ損所ヲ充分修繕セスシテ纜ヲ解キ爲メニ途中不慮ノ災害ニ遭遇シ或ハ船舶ノ損傷稍大ナルトキハ之ヲ修繕スルニ多數ノ日子ヲ要センコトヲ虞レ直チニ船舶ヲ見捨テ、荷主ニ不利益ナル影響ヲ及ボスコト少ナカラス

斯ノ如キ弊害アルヨリ彼ノあんどわゝ及ヒリバゝゝニ於ケル國際會議ニテハ英國學者ノ反對アリシニモ拘ラス實際上ノ便利ノ爲メ避難港滞在中ニ要スル船員ノ給料及ヒ食料ハ悉ク之ヲ共同海損ト認ムル規定ヲ設ケタリ若シ理論上ヨリ觀察スルトキハ此規定カ果シテ其當ヲ失ヘルモノナリヤ未タ知ル可ラスト雖モ實際ニ於テハ此等ヲ共同海損ト認ムルヲ以テ至當ナリトス而シテよく、あんどわゝゝ規定ニ從ヘハ第二第三第四ノ場合ヲ通シ共同安全ノ爲メニ必要ニ迫リ避難港ニ入港シタルトキハ再ヒ航海ヲ繼續スルマデニ必要ナル日數間ノ船員ノ給料及ヒ食料ハ皆之ヲ共同海損ト定ム但シ船舶ニシテ其地限り航海ヲ中止スルカ或ハ不適航ノ宣告ヲ受クルニ至リタルトキハ其以後ニ要スル分ヲ共同海損ト看做サ、ルハ各國慣例ヲ等シクスル所ナリ

船員ノ給料ハ日割計算ヲ行フコトヲ得ルモ食料ハ避難港ノ物價次第ニテ全一物品ニテモ非常ナル差異ヲ生スルモノナルカ故ニ實際避難港滞在中ニ幾何ヲ要シタルカヲ確知スルコト能ハサル場

避難港於ケル船員ノ食料

合アリ例へハ甲ノ港ニ滞在中消費シタル食料品中先ニ乙ノ港ニテ買入レタル物品カ混シ居ルトキ而モ此兩地ノ物價ニ大ナル差アル如キ場合ハ何レヲ標準トシテ費用ノ額ヲ計算スヘキカ固ヨリ明カナラスシテ只精算者ノ意見ニ任セ或ハ土地ノ習慣ニ從フコト、ナレリ而シテ英國ニ於ケル海損精算者ノ一八九五年ノ會議ニ於テ決シタル處ニヨレハよく、あんどわー規定第十條ニヨリ共同海損ト看做サルヘキ船員ノ食料ハ明瞭ナル證明アル場合ヲ除キ左ノ如キ割合ニヨルヘキモノトセリ

R. 95 A. 95

- | | | |
|--------------------------------------|-----------|-------------|
| 旅客搭載汽船 (Passenger Steamer) | 一人一日ニ付 四志 | 一人一日ニ付 一志三片 |
| 旅客搭載帆船 (Passenger Sailing Vessel) | 全 | 三志 全 |
| 貨物船 (Cargo Steamer & Sailing Vessel) | 全 | 二志六片 全 |

但シ印度人ノ水夫 (Tucker) ハ一人一日ニ付キ九片トシ亞細亞土人ノ海員ハ事情ニヨリ普通ノ著ヨリモ減額ヲナスコトヲ得

辛項即チ避難港ニ於ケル海難證明書 (Protest) 作成ノ費用等ハ第二ノ場合ハ勿論第三第四ノ場合ニ於テモ亦共同海損ニ屬スヘキモノトス蓋シ此手續ハ遭難アル毎ニ必ス踐マサル可カラサルモノニシテ若シ之ヲ爲サ、ルトキハ保險者ニ於テ之ヲ海損ト看做サ、ルコトヲ主張シ得ルモノナリ

海難證明書作成ノ費用

避難港出港費用

其他電報料又ハ本邦ニテ往々見ル所ノ解船等ノ費用ハ其時ノ事情ニヨリ其所屬ヲ定ムルモノト知ルヘシ

Law: 185

R. 90 A. 92

R. 88 A. 45

R. 79 A. 42

壬項即チ避難港出港ノ諸費用ハ第二ノ場合ニハ之ヲ共同海損ト認ムルコト英國ニ於テモ一八八九年以來是認セラレ米國及ヒ歐洲大陸ニ於テハ西班牙葡萄牙ヲ除キ之ヲ以テ一般ノ慣例トセリ然レトモ第三第四ノ場合ハ乃いぞノ慣習ニヨレハ之ヲ單獨海損トシ運賃ノ負擔ニ歸スルモノトス蓋シ此慣例ハ現世紀ニ起リタルモノニシテ往古ハ尙之ヲ共同海損ト認メタリキ而シテ乃いぞノ慣習カ之ヲ單獨海損ト認ムルニ至リタルハ恰モ丁戌ノ兩項ヲ共同海損ト認メサルト全一ノ主意ニ出テタルモノニシテ即チ積荷カ船体ヲ離レテ陸揚セラレ一度安全ノ地位ニ至レハ其危險ハ己ニ消滅シタル者ト看做スニヨル然ルニよく、あんどわー規定第十條ヲ初メ各國ノ慣例ニ從ヘハ既ニ遭難港ヘノ入心ニ因リテ生シタル損害及ヒ費用カ共同海損ニ屬スヘキモノタル以上ハ本來ノ積荷ヲ載セテ出港スルニ要スル損害及ヒ費用モ亦共同海損ニ屬スルモノト定メラル

要之避難港ニ於ケル損害并ニ費用ノ中第二ノ場合ハ共同海損タルヘキコト西班牙葡萄牙等ヲ除テハ多クノ國ニ於テ別ニ異論ヲ見スト雖モ第三即チ船舶カ單獨海損トナルヘキ損害ノ結果ニヨリ入港シタル場合ニハ其入港カ船舶及ヒ積荷ノ共同利益ノ爲メナルト共同安全ノ爲メナルトニヨリ區別スルヲ得ヘシ而シテ第三ノ場合ニ於テハ既ニ述ヘタルカ如ク國ニヨリ之カ取扱ヲ異ニスレ

單獨海損ノ結果トシテ遭難港ニ入港セル費用ニ付三説アリ

トモ一括シテ云フトキハ左ノ三説アリ

第一説
Lyc. II. 55

第一説 船舶カ單獨海損又ハ共同海損ノ原因ニ拘ラス避難港へ入港シタルトキハ其損害及ヒ費用ハ總テ船舶ノ單獨海損タル可シ

第二説
Lyc. II. 57

第二説 費用ノ性質如何ニヨリ之ヲ船舶又ハ積荷ノ單獨海損トス而シテ船舶ノ單獨海損トハ出入港費用其他検査料等ニシテ積荷ノ單獨海損トハ貨物積卸再積込費用及ヒ倉敷料等コレナリ

第三説
Lyc. II. 57
58

第三説 船舶ノ修繕費ヲ除キ他ハ悉ク共同海損トナス可シ
以上三説中第一説ノ無謀ナルハ喋々ヲ俟タス第二説ノ如キハ稍道理アルカ如ク見ユルモ實際船舶ノ避難港へ入港スルヤ其原因船舶ノ單獨海損ナルニモセヨ共同安全ノ爲メナル以上ハ之ヲ共同海損トシテ取扱フハ最モ其當ヲ得タルモノト謂フ可シ

避難港ニ於ケル船舶修繕ノ費用
Art. II. 579

D&IV. 301

避難港ニ於ケル積荷ノ賣却

避難港ニ於テ船舶ヲ修繕スル場合ニ當リ本修繕ヲ爲サハ其費用ハ損害ノ原因カ共同海損ニ屬スル場合ヲ除キ皆單獨海損トナルモノナリ然レトモ損害ノ原因カ共同海損タル場合ニハ其犠牲トナリタル部分ノ費用ノミハ之ヲ共同海損トナスコトヲ得若シ又假修繕ヲ行ヒタリトセハ其費用ハ通例之ヲ共同海損トナスより、わんどわいぶ規定ノ如キモ明文コソナケレ此精神ニ則リ制定セラレタルモノナルコト疑フ可ラス
避難港ニ於テ船舶修繕ノ費用其他必要ナル費用ヲ辨スル爲メ船長ハ其積載セル積荷ヲ賣却シ以

改商五六八
全五七二
舊商八七二
(其他略ス)
D&IV. 307-
308

テ其費用ニ充當スルコトヲ得ルハ多クハ國ニ於ケル法律ハ是認スル所ナリ而シテ此ノ如キ場合ニ賣却セラレタル積荷ノ損害ハ其取得金使用ノ如何ニ依リ或ハ共同海損トナリ或ハ單獨海損トナルモノトス即チ若シ船長カ共同安全又ハ利益ノ爲メニ必要ナル費用ニ充テントシテ積荷ヲ賣却シタル場合ニハ其損害カ共同海損トナルコト勿論ナレトモ之ニ反シ船舶ノミノ利益ノ爲メ例へハ單獨海損タル修繕費ノ支出ニ充テンカ爲メ積荷ヲ賣却シタルトキハ其損害ハ單獨海損トナルモノトス其他若シ單獨海損ト共同海損ト相混シ居ル場合ニハ之ヲ兩者ニ分割スヘキモノナリ例へハ其一部ハ共同安全又ハ利益ノ爲メニ支出シ他ノ一部ハ船舶ノ修繕費ニ充テタル場合ノ如キハ即チ是レナリ

航海ノ途中ニ於テ積荷ヲ賣却シタルトキハ其積荷ノ到達港ニ於テ得ヘキ價ト途中ニテ賣却シタル時ノ價ト 差額ハ右ニ述ヘタル如ク或ハ共同海損トナリ或ハ單獨海損トナルモノナリ例へハ到達港ニテ賣却セハ三千圓ヲ得ラルヘキ積荷カ之ヲ途中ニ於テ賣却セシ爲メ僅カニ二千圓ヲ取得シタルトキハ其差額タル壹千圓ハ若シ取得金ヲ以テ支辨シタル費用カ共同海損タルトキハ從テ共同海損トナルコトヲ得ヘキモ之ニ反シ若シ其費用カ單獨海損タル場合ニハ又之ヲ單獨海損トナスモノナリ

所謂節約シタル費用

又避難港ニ於ケル諸費用中ニ數フルハ少シク不適當ナル嫌アリト雖モ其他尙所謂節約シタル費用

用 (Substitute Expense) ナルモノアリコハ一般ニ共同海損トシテ取扱ハル、モノニシテ英國ニ於テハ斯ク別名ヲ付スルモ大陸諸國ニテハ之ヲ區別スルコトナシ而シテ此費用ノ如何ナルモノナルカハよく、あんどわいぶ規定第十條第四項ニ「損害を被れる船舶か其積荷を運搬するに差支無き丈の修繕を實際施し得べき港又は海濱に在るも特に費用を節せんか爲めに其場所より他の修繕を施すへき港又は海濱或は其船舶の到達港へ曳船さるゝとき又は積荷の全部又は一部を他船に積移すとき或は他の方法により之を仕向地に送付するときは此等の場合に於ける曳船料接續費 (Cost of Transhipment) 運送賃等餘分の費用は (是れか爲めに節せられたる額を限り) 關係者に於て各自節せられたる費用に比例して分擔すべきものとす」トアルニヨリテ知ルヲ得ヘシ此條項ハ一八九〇年ノりばーぶの會議ニ於テまゝくわーサー (McArthur) 氏ノ發議ニヨリ共同海損中ニ加ヘラレタルモノナリ

蓋シ Substitute Expense ノ起ルハ多ク積荷ノ便利ヲ圖リテ之ヲ他船ニ積載シ或ハ其他ノ方法ニ依リ之ヲ仕向地に送付シ又ハ船舶ニ搭載セシ儘到達港迄曳船スル等ノ場合ニアリ今一例ヲ擧ケンニ甲ナル船舶カ乙港附近ニ於テ遭難シタルトキ其損害ヲ避ケンカ爲メ乙港へ入津セリ然ルニ乙港ニ於テ船舶修繕ハ絶對的不能ニハアラサルモ或ハ積荷ヲ仕向地へ送附センカ爲メニ船長ノ取計ヒテ以テ乙港ニテ之ヲ他船ニ積移シ或ハ鐵道便ニ移シタルカ如キ場合ニハ之カ爲メニ餘分ノ費用

ヲ要スヘキハ勿論ナリ斯クシテ餘分ニ要シタル費用ハ之ヲ積荷ノミニ負擔セシムルハ不當ニシテ船舶モ亦負擔セサルヘカヲサルハ勿論ナリ何トナレハ若シ斯ノ如キ手續ニ及ハサルトキハ船舶ヲ修繕センカ爲メニ積荷ヲ一旦陸揚シタル上倉庫ニ入ル、等種々ノ費用ヲ要スヘク而モコハ共同海損トシテ船舶モ亦之ヲ負擔スル義務アルハ勿論ナレハナリ只全ク積荷ノ利益ノ爲メニ費シタル支出額ハ荷主ノ負擔ニ歸スヘシ若シ又船舶ニ積荷ヲ搭載シタル儘曳船シタリトセハ其曳船料ハ船舶モ積荷モ同シク利益ヲ受ケタルカ故ニ共同海損トシテ之ヲ分擔スルモノナリ例へハ船舶カ馬關附近ニ於テ遭難シ馬關ニ入港避難セシニ其積荷ノ仕向地ハ長崎ナルヲ以テ今馬關ニ於テ假修繕ヲ加ヘ長崎マテ獨力ニテ航行センカ其馬關ニ於ケル假修繕費用并ニ其期間ノ積荷陸揚費用倉敷料等ハ共同海損トナルヘシ之ニ反シテ若シ船舶ヲ曳船シテ航行センカ是等ノ費用ハ省除セラル、カ故ニ假ニ曳船料ヲ五千圓トシ又假修繕等ニハ五百圓ヲ要スルモノトセハ壹千圓中五百圓ハ節約セラレタル費用ナレハ之ヲ共同海損トシテ船舶積荷、運賃ノ三者ニ分擔セシメ其殘額ノ五百圓ハ船舶ノ利益ノ爲メニ要シタル費用ナルカ故ニ船舶カ負擔スルヲ以テ至當トセルカ如シ

第六 積荷ノ一部又ハ船舶附屬品等ヲ燃料トシテ消費シタルヨリ生スル損害 コハ勿論己ムヲ

得サル場合ニノミ起ルモノニシテ一般ニ共同海損ト認メラレよく、あんどわいぶ規定第九條ニモ「最初より充分なる燃料物を用意したる場合又其場合に限り途中遭難に際し共同安全の爲め必

燃料トシテ消費
サレタル積荷等ノ損害

要上燃料として用ゐられたる積荷船具若くは貯藏品等は共同海損と見做すことを得へし然れども其間に消費すべきものと見做されたる石炭の見積高は之を最後の出帆地に於ける出帆當日の市價により計算し之を船主の負擔とし共同海損より控除すへし」トアリ而シテ其場合ニハ右條文ニ示セルカ如ク最初ヨリ充分其航海チナス船舶カ用意スヘキ丈ケノ燃料ヲ準備スヘキハ勿論ニシテ船主ハ此證明ヲ舉クルヲ要ス

船舶カ航海中燃料石炭ニ不足ヲ告ケタルトキ積荷ノ一部或ハ船舶ノ附屬具等ヲ燃料用ニ供シタル場合ニ此等ノ損害ハ共同海損ニ屬スヘキモノナリヤ否ヤハ從來大ニ議論ノアリタル所ナリ而シテ若シ之ヲ共同海損トスルトキハ種々ノ弊害ヲ醸サンコトヲ恐レ從來ハ之ヲ單獨海損トナシタル國多カリキ然ルニよ、あんどわ、規定ノ編成セラル、ニ當リ種々評議ノ末之ヲ以テ共同海損ト爲スコト、セリ今之ヲ公平ニ觀察スルトキハ斯ル損害ハ共同海損タルヘキモノナレトモ其之ヲ適用スルニ付キテハ大ニ留意スル所ナルヘカラス而シテ燃料石炭不足ノ場合ト同一ノ理由ヲ以テ食料品缺乏ヲ告ケタル爲メ避難港ニ入津セル時ノ費用及ヒ港内滞在費モ亦共同海損タルヘシトノ説ヲ爲スモノアレトモ是等ハ大ニ攻究ヲ要スヘキモノニシテ若シ之ヲ共同海損トナス時ハ非常ニ弊害ヲ生スヘキヲ以テ今日ハ實際上此ノ如キ場合ニ之ヲ共同海損ト見做サ、ルヲ常トス

航海中燃料ノ缺乏シタルニ際シ積荷又ハ船具等ヲ燃料トシテ使用シタルニ因リテ生スル損害ハ

C. L. 171

Mor. 114

燃料トシテ使
用セラレタル
積荷等ノ共同
海損タルヘキ
範圍

Art. XIII
671, 625

賠償金及ヒ船
員ノ負傷手當
吊祭料等

Des. IV. 203

共同海損トナルコト右ニ述ヘタルカ如シ然レトモ其損害ノ全部カ悉ク共同海損トナルモノニ非ス即チ燃料ノ不足ヲ告ケタル時日ノ間ニ要スヘカリシ石炭其物ノ代價ハ之ヲ共同海損ヨリ控除シ船主ノ負擔ニ歸セシムルモノトス。是レ惡弊ノ生センコトヲ防キタル實際上ノ便法ニシテ若シ此ノ如キ控除ヲ爲サ、レハ狡猾ナル船主ハ燃料ノ缺乏ニ際シテ積荷ヲ燒燼スルモ共同海損トシテ利害關係者一同ヨリ賠償セラル、ヲ奇貨トシ發航ノ際其航海ニ相當スル餘分ノ燃料ヲ貯ヘサルノミナラス故ラニ其貯藏額ヲ減スルコトナシトセス而モ遠洋航海ノ場合ニハ中途暴風雨等ノ爲メ航海ノ延引スルコト多キカ故ニ船主ヲシテ常ニ餘分ノ燃料ヲ貯藏セシムルハ必要ナルコト、云フヘシ是レ右ノ如キ便法ノ實際ニ行ハル、所以ナリ而シテ此場合ニ控除チナス石炭代價ノ標準ハ最後ノ出帆港ニ於ケル出帆當日ノ市價ニヨルモノトス

第七 敵船ハ船等ニ與ヘタル賠償金及ヒ職務上死傷シタル船員ノ吊祭料或ハ手當金 敵船賊船等ノ捕拿ヲ免レン爲メ又ハ捕拿セラレタルモノヲ贖戻スル爲メ支拂ヒタル償金ハ一般ニ共同海損ト認メラル然ルニ今日ニ於テハ極メテ稀ニ見ル所ナレトモ海賊船等ト戰ヒテ死傷シタル船員吊祭料又ハ手當金或ハ服務中死傷シタル船員ヘノ手當金等ハ共同海損ニ屬スヘキ者トセル國ト否ラサル國トアリテ英國ノ慣例ハ之ヲ共同海損ト見做サス蓋シ此等ハ當然盡ス可キ職分ノ結果ナレハ其備主タル船主ニ於テ之ヲ負擔スヘキモノトセリ然ルニ歐洲大陸ニテハ船員獎勵ノ一策トシテ之ヲモ

共同海損中ニ加算スヘキコトヲ法律又ハ慣習ヲ以テ認メ居レリ

其他共同海損トシテ支出セラレタル費用ノ從タル費用及ヒ損害モ亦共同海損ト認ムルハ各國一般ニ行ハル、所ニシテ例ヘハ共同海損タル費用ノ支拂ニ充テシメ、借入レタル金子ノ利息、或ハ共同海損タルヘキ費用ヲ本國ヨリ取寄スル場合ニ要スル爲換算費用、或ハ鑑定人ノ鑑定料精算ノ諸費用ノ如キ、或ハ避難港ニ於テ必要ニシテ一刻モ猶豫ス可ラサル費用ニ對シ積荷ノ一部分ヲ所謂捨賣ニシタルヨリ起レル損失ノ如キ皆此種類ニ屬スヘキモノナリ

第四節

共同海損ノ精算地及ヒ共同海損タルヲ得ヘキ損害額

共同海損ノ精算ハ航海結了ノ地ニ於テ之ヲナスコト通例ニシテ本邦舊商法九三四條ニモ「共同海損ノ確定及ヒ割賦ハ到達港其他航海ノ終極地に於て鑑定人之を爲シ(後略)」トアリ而シテ改正商法ニハ何等ノ規定無キモ全シク此主義ヲ取レルモノ、如シ而シテ茲ニ所謂航海終極ノ地トハ例ヘハ橫濱倫敦間ヲ航行スル船舶途中支那海ニ於テ遭難シタル場合ニ此遭難カ船舶ノ運轉ニ重大ナル影響ヲ與フルコト無ク船舶カ其航海ヲ繼續シテ倫敦ニ達シタル場合ハ措テ問ハス若シ其損害甚クシク中途航海ヲ中止スルノ止ムヲ得サル場合ニ遭難地附近ノ香港ニ入港シ茲ニ航海ヲ終了シタリト假定セハ此船ノ到達港ハ倫敦ナルモ其航海終極ノ地ハ香港ト認メラル、モノナリ
以上ハ法文ノ規定スル所ナレトモ共同海損ノ精算ハ當事者ノ合意ニヨリ之ヲ何レノ港ニ於テナ

共同海損トシテ支出セラレタル費用ノ從タル費用
R. 90-A. 47
Co. J. 510
R. 94-A. 112

共同海損ノ精算ハ航海結了ノ地ニ於テ爲スヘシ

Law. 271-2

當事者ノ合意

ニヨリ他ノ港ニ於テナスコトアリ
Law. 240

ス、モ、差、支、ナ、キ、モ、ハ、ナ、リ、斯ノ如ク共同海損ノ精算地ニ付テ議論ノ分ル、所以ハ畢竟各國ニ於ケル共同海損規定カ區々トシテ統一スル所無キヨリ利害關係者ハ各自利益ノ方面ヨリ打算シ精算上自己ニ利益トナルヘキ慣例アル土地ニ於テ精算ヲ行ハントナ主張スルニ因ルモノナレハよ、く、わんどわ、規定ノ如キ萬國共通ノ規約カ其適用ノ範圍ヲ世界各國ニ擴張センコトハ海運ニ關係ヲ有スル者ノ切ニ希望スル所ナリ

今海外ニ於ケル慣例ヲ見ルニ共同海損ノ精算ハ其計算ニ最モ便利ニシテ且最モ多ク荷役ヲナス港ニ於テ行フ事多シ又或國ノ如キハ、汽船會社ガ其船荷證券中ニ共同海損ノ精算地ヲ指定セルモノアリ、例ヘハ、奧國ノS&A 汽船會社 (Austrian Lloyd) ノ如キハ其船荷證券中ニ記載セル條項ニヨレハ共同海損ノ精算ハ總テ其船籍港タルとリゑすとニテ之ヲ行フヘキ旨ヲ規定セリ然レトモ是レ固ヨリ當事者ノ合意ニヨリ初メテ行フヘキ變則手段ニシテ原則トシテハ船舶カ遭難後初メテ入津シ積荷ヲ積卸シテ航海ヲ中絶シタルトキハ此港ニ於テ精算ヲナセトモ若シ其積荷ヲ他船ニ積移シテ到達港ニ送ル場合ニハ其到達港ニ於テ行フモノト避難港入港ヲ以テ一旦航海カ終極ヲ告ケタルモノト看做シ其地ニ於テ精算ヲ行フモノト二種アリ而シテ他船ニ委託シテ積荷ヲ到達港ニ送ル場合ニハ左ノ三種アリ

第一 船主カ最初ノ契約ニ基キ到達港ニ送ル場合、ハ一切ノ手續ヲ船主又ハ代人ニ於テ行ヒ其

途中積換ヲナス第一ノ場合

Low. 256

積換ニ要スル費用等モ亦悉ク船主ノ負擔ニ歸スルモノニシテ共同海損ノ精算ハ勿論到達港ニ於テ行フモノナリ

第二ノ場合

第二 船長カ積荷主ノ代人トナリ他船ヲ備入レ之ヲ以テ積荷ヲ到達港ニ輸送スル場合ハ原則トシテ到達港ヲ以テ共同海損精算地トナスモノナレトモ只議論ノアル處ハ其備入レタル船舶カ到達港ニ向テ航行中ニ復タ遭難シ積荷ニ損害ヲ及ボシタル如キ場合ニ於テハ如何ニシテ之カ精算ヲ爲スカト云フニアリ若シ斯ノ如キ事變ニ遭遇シタルトキハ之ヲ特例ト看做シ精算ノ手續ハ到達港ニ於テ行フモ其損害ニ付テハ積荷移載ノ當時一旦航海カ終結シタルモノトシテ計算スル途アルヲ以テ不公平ニ流ル、コト無キヲ得ヘシ例ヘハ甲乙兩積荷主ノ所屬ニ係ル同價額ノ積荷ヲ積載セル船舶カ遭難ニヨリ共同海損タルヘキ被害アリタルトキ船長ハ積荷主ノ代人トシテ他船ヲ備入レ航海ヲ繼續シタルモノ不幸ニシテ再ヒ遭難シ甲ノ積荷ハ乙ノ積荷ニ比シ一層甚キ損害ヲ受ケテ到達港ニ着シタル如キ場合ニ到達港ニ於ケル現狀ニヨリ共同海損ノ精算ヲ行フトキハ大ニ不公平ナル結果ヲ來スモノナレハ假令精算地ハ到達港ナルニモセヨ特ニ移載當時ノ狀況ニ遡リ之ニ照シテ精算ヲナスヲ通常トスルカ如シ

第三ノ場合

第三 積荷主又ハ其代人カ船長ヨリ積荷ヲ受取り自ラ他船ニ積移ス場合ハ疑モナク此ニ航海ノ終結ヲ告ケタルモノナレハ其引渡ノアリタル土地ニ於テ共同海損ノ精算ヲ行フヘキモノナリ

共同海損タルヘキ積荷ノ損害額ハ遭難當時ノ價格ニ比較スルコト必要ナリトノ説アレトモ是レ頗ル難事ニ屬スルヲ以テ通例ハ陸揚ノ地ニ於ケル其到着當時ノ市價ニ準據スルコト、定メラル即チ本邦改正商法六四三條ニ共同海損タル損害額ヲ規定セルモノ、中ニ(前略)「陸揚ノ地及ヒ時に於ける積荷ノ價額によりて之を定む」(後略)トアルハ此精神ニ由リテ規定シタルモノナリ又前ニ掲ケタル舊商法九三四條モ之ヲ規定シタルモノナリ而シテ共同海損タルヘキ損害中投荷ヲナシタル爲メニ起リタルモノ、如ク其損害ヲ受ケタリト云フ積荷ハ最早隻影ヲタモ留メサル場合ニハ別ニ差支無キモ只困難ナル事情ノ生スルハ共同海損タルヘキ損害ニシテ航海中其被害ノ度ヲ增加スル傾アルモノ是レナリ斯ノ如キ損害ヲ被リタルトキハ入港後直チニ鑑定人ヲシテ審査セシメ其報告ニヨリ損害ノ程度ヲ知り或ハ之ヲ公賣ニ付シ其價額ニヨリ到達港ニ於ケル精算ニ要スル損害ノ程度ヲ知、チ可トス而シテ尙積荷ニ付テハ滅失又ハ毀損ノ爲メ支拂フコトヲ要セザリシ一切ノ費用ヲ控除スルコトヲ要ス何トナレハ到達港ニ於ケル陸揚ノ價額ハ通例原價運賃陸揚費用輸入税其他ノ雜費及ヒ希望利益ヲ包含スルモノナリ故ニ滅失又ハ毀損ノ爲メ支拂フコトヲ要セザル一切ノ費用ヲ控除セス總テ之ヲ海損額トシテ賠償ヲ受クレハ實際積荷主ノ被レル損害額以上ノ填補ヲ受クルニ至ルカ故ナリ但シ運賃ハ積荷カ到達港ヘ到着シタル場合ニ於テハ常ニ之ヲ支拂フコトヲ要スルカ故ニ之ヲ控除スルコトナシト雖モ投荷ノ如キ品物ノ全ク滅失シタルモノニ付テハ其運賃

滅失又ハ毀損ノ爲メ支拂フコトヲ要セザリシ一切ノ費用ヲ控除スヘシ

共同海損タルヘキ積荷ノ損害額ハ遭難當時ノ價格ニ比較スルコト必要ナリトノ説アレトモ是レ頗ル難事ニ屬スルヲ以テ通例ハ陸揚ノ地ニ於ケル其到着當時ノ市價ニ準據スルコト、定メラル即チ本邦改正商法六四三條ニ共同海損タル損害額ヲ規定セルモノ、中ニ(前略)「陸揚ノ地及ヒ時に於ける積荷ノ價額によりて之を定む」(後略)トアルハ此精神ニ由リテ規定シタルモノナリ又前ニ掲ケタル舊商法九三四條モ之ヲ規定シタルモノナリ而シテ共同海損タルヘキ損害中投荷ヲナシタル爲メニ起リタルモノ、如ク其損害ヲ受ケタリト云フ積荷ハ最早隻影ヲタモ留メサル場合ニハ別ニ差支無キモ只困難ナル事情ノ生スルハ共同海損タルヘキ損害ニシテ航海中其被害ノ度ヲ増加スル傾アルモノ是レナリ斯ノ如キ損害ヲ被リタルトキハ入港後直チニ鑑定人ヲシテ審査セシメ其報告ニヨリ損害ノ程度ヲ知り或ハ之ヲ公賣ニ付シ其價額ニヨリ到達港ニ於ケル精算ニ要スル損害ノ程度ヲ知、チ可トス而シテ尙積荷ニ付テハ滅失又ハ毀損ノ爲メ支拂フコトヲ要セザリシ一切ノ費用ヲ控除スルコトヲ要ス何トナレハ到達港ニ於ケル陸揚ノ價額ハ通例原價運賃陸揚費用輸入税其他ノ雜費及ヒ希望利益ヲ包含スルモノナリ故ニ滅失又ハ毀損ノ爲メ支拂フコトヲ要セザル一切ノ費用ヲ控除セス總テ之ヲ海損額トシテ賠償ヲ受クレハ實際積荷主ノ被レル損害額以上ノ填補ヲ受クルニ至ルカ故ナリ但シ運賃ハ積荷カ到達港ヘ到着シタル場合ニ於テハ常ニ之ヲ支拂フコトヲ要スルカ故ニ之ヲ控除スルコトナシト雖モ投荷ノ如キ品物ノ全ク滅失シタルモノニ付テハ其運賃

運賃ノ共同海損タル場合

共同海損タルヘキ船舶ノ損害額

船舶カ修繕不能ト看做サルヘキ場合ニ其共同海損タルヘキ損害額

佛商四二五
白商一三三
伊商六五一
獨商
新商八ノ三
新商三ノ三
M.N. Q. N.
5436
F.P. XXVI
189

ヲ支拂フニ及ハサル故ニ是レ亦控除スルヲ以テ至當ナリトス

運賃ノ共同海損タルヘキ場合ハ投荷其他積荷カ犠牲ニ供セラレ全ク滅失セル場合ニノミ起ルモノニシテ其損害額ハ實際其犠牲ノ爲メ滅失セル積荷ニ對スル運賃ヲ以テス

船舶ノ損害額ニ付テハ本邦改正商法六四三條ニ「共同海損タル損害ノ額は到達の地及ヒ時に於ける船舶の價格(中略)に依りて之を定む(後略)」トアレトモ之ニヨルコト能ハサル場合勘カラス例ヘハ船舶カ途中遭難シタル場合ニ之ニ假修繕ヲ加ヘテ到達港ニ向ハシムルコトハ實際ニ於テ屢々見ル所ナレハナリ故ニ船舶ノ如キモ亦遭難後第一ニ入りタル港ニ於テ鑑定人ノ鑑定ヲ受ケ之ヲ基礎トシテ到達港ニ於ケル損害額ヲ定ムルヲ至當ナリトス

船舶カ共同海損ノ犠牲トナリ非常ノ損害ヲ被リタル場合換言スレハ修繕不能ト看做サルヘキ場合ニハ往々保險者ニ委付セラル、コトアリ此時ニ當リ其船舶ノ共同海損タルヘキ損害ニ就テハ議論ノ生スル所ナルヘシ佛國并ニ佛國ニ倣ヘル國ニ於テ船舶カ修繕不能ト見做サルヘキ場合ニハ共同海損ヲ生セサル特別ノ規定アリ獨逸ノ如キ任意ノ坐礁ノ場合ニハ此規定ニ倣ヘルモノノ如シ故ニ此等ノ國ニ於テハ別ニ議論ヲ生スルコトナキモ英國ノ如キハ現ニ先年有名ナルウツビヤン(Woodburn)號事件ニ付大ニ世人ノ注意ヲ喚起セリ而シテ全判決ニヨレハ修繕後ニ有スヘキ船價ノ評價ヨリ同時ニ起リシ單獨海損ヲ控除シ尙其委付セラレシ船舶ヲ賣却シテ得タル金額ヲ差引

FP. XXVI
189
新舊交換費

共同海損タルヘキ費用

共同海損負擔者

キ之ヲ以テ其船舶ノ共同海損タルヘキ損害トセリ蓋シ船舶カ修繕不能ニ至レルカ如キ場合ニハ假令共同海損ノ犠牲トナリシトキト雖モ單獨海損モ同時ニ起ルコト多ク右ノ判決例ノ場合ニハ單獨海損カ先ニ起リシモノト看做サレタルニヨルナラン然レトモ共同海損ハ單獨海損ヨリモ先ニ起リ或ハ單獨海損ト共同海損トカ同時ニ起リタリトセハ大ニ議論ノ生スル所ナルヘシ

船舶ノ共同海損タルコトヲ得ベキ損害中ヨリ新舊交換費ト稱ヘテ通例其三分ノ一ヲ控除スル習慣アリ今之ヲよく、あんどわー規定ニ照スニ船舶ノ年齢ト構造トニ依リ或ハ控除ヲ爲サ、ルモノアリ或ハ其六分ノ一乃至三分ノ一ノ控除ヲ爲スコトアリ其詳細ノ事項ニ至リテハ宜シク同規定第十三條ヲ參照スベシ然ルニ若シよく、あんどわー規定ニ從フトノ約定ナキ場合ニ當リ其三分ノ一ヲ控除スルコトハ法律ノ規定スル所ニアサルヲ理由トシテ此控除ヲ非難スル學者アレトモ此等ハ現今萬國殆ント普通ノ商習慣ニシテ之ニ從フベキハ勿論ナルベシ

斯ノ如ク共同海損タルヘキ損害ニ付テハ到達港ニ於テ之ヲ算定スル場合多シト雖モ共同海損タルヘキ費用ニ付テハ總テ其支拂ヒタル實費ヲ以テ算定シ兩地間ニ於ケル物價又ハ賃銀ノ高低等ニハ全ク關係セサルモノトセリ

第五節 共同海損ノ負擔者及ヒ負擔額

共同海損ノ負擔者ハ現今ノ習慣ニヨレハ船舶(船舶所有者)積荷(積荷主)運賃(船舶所有者或ハ

人命ニ對スル
負擔ハ實際行
フコト能ハス
Mat. 104
Law. 225

船舶ト運貨ト
何レカ一方ノ
負擔セシメ時
代
Des. IV.
456-457

備船者)ノ三者ナレトモ太古ニ在リテハ此他船員ト乗客トヲ問ハス乗組員一人ニ付若干ト定メ其
負擔ヲ分チタルコトアリキコハ理論一邊ヨリ觀察スレハ極メテ至當ナル事ナレトモ實際ニ於テハ
公平ニ行ハル、コト困難ナルベシ蓋シ船舶積荷運賃ノ三者ハ各々一定ノ價額ヲ有シ其多少ニヨリ
利害關係ノ大小ヲ知ルヲ得ヘク從テ其負擔スル金額ヲ算定スルコト容易ナルニ反シ人命ニハ一定
ノ評價方法ナキ故ニ其標準ヲ知ルニ苦ムヘシ而シテ從前實際ニ行ハレタル習慣ヲ見ルニ乗客ハ一
人ニ付若干ト定メ船員ハ給料若干ニ付負擔額若干ト定メタレトモ之トテ未タ充分ナリト云フ可ラ
スサレハ奴隸ノミハ賣買廢止ノ時ニ至ルマテ一種ノ商品トシテ取扱ハレ從テ其價額ニ應シテ負擔
スル義務アルモノト定メラレシカ普通人命ニ對シ共同海損ノ負擔ヲ定ムル事ハ其後全ク跡ヲ絶ツ
ニ至レリ

次ニ船舶ト運貨トニ付テハ何レカ一方ノミニ負擔セシムル時代アリキ是レ其當時ノ航海ハ殆
ント皆價額ノ低廉ナル帆船ノミニ由リテ行ハレシヲ以テ船價ト運賃トハ其額ニ於テ大差無ク此兩
者ノ半額宛チ負擔セシムルモ何レカ一方ノミニ負擔セシムルモ大同小異ノ結果ナリシニ因ル且運
賃ナルモノハ其中ヨリ船員ノ給料食料及ヒ其他ノ諸雜費等大部分ヲ控除シテ初メテ船主ノ收入ス
ヘキ額ヲ得ルモノナレハ船舶及ヒ運賃ノ兩者ニ共同海損ヲ負擔セシムルハ兎ニ角其責任ノ船主一
方ニ偏スル嫌ヲ免ラサレバ之ヲ一方ノ負擔トナシタルナリ

今日ニ於テハ
昔日ト異ニス
割合ヲ異ニス

然ルニ今日ニ於テハ之ヲ双方ノ負擔トナシタル代リニ其負擔スル割合ニ於テ大ニ改良スル所ア
リ即チ船舶ニアリテハ其到達港ニ着シタルトキ實際ニ有スル價額ヲ以テシ運賃ニアリテハ其航海
ニ要スル一切ノ費用ヲ控除シタル所謂純運賃 (Net Freight) ヲ以テ負擔額トナスニアリよ、
わんどわゝ規定第十七條ニ「共同海損ノ負擔額は航海結了の際其現在物件の實價並に犠牲に供
したるものにして共同海損と看做さるべき額を加へたるものとす然れども船主の負擔すべき運賃
及び旅客運送賃よりは共同海損又は犠牲の起りし日に於て船舶又は積荷が全損に歸したりと假定
すれば更に要せざるべき港内諸掛海員の給料等の中共同海損と看做し得ざる分を控除すべきもの
とす(後略)」トアルハ全ク此精神ニ基クモノナリサレト本邦舊商法九三二條ニハ「船舶及び積荷
の全部又は一分を救助することを得たるときは積荷と船舶及び運送賃の半分とか到達港其他航海
の終極地に於ける其價額の平等なる割合を以て共同海損ヲ共擔す」トアリ又改正商法六四二條
ニハ「共同海損は之に因りて保存することを得たる船舶又は積荷の價額と運送賃の半額と共同海
損たる損害の額との割合に應じて各利害關係人之を分擔す」トアリテ便宜上運賃ノ半額ヲ以テ純
運賃ト看做シタルトモ共同海損負擔者ニ付キ其大体ノ精神ニ於テハよ、わんどわゝ規定ト
相似タリ但シ或國ニ於テハ總運賃ノ三分ノ二ヲ以テ純運賃ト看做スアリ要スルニ共同海損ノ負擔
者ハ共同海損タル犠牲及ヒ失費ノ爲メニ恩惠ニ浴シタルモノニシテ評價シ得ヘキモノノ實際皆此

食料品

○義務アリト云フヲ得ヘシ其極端ナル例ヲ示サンニ甲板積ノ積荷及ヒ船荷證券ヲ有セサル積荷ノ如キハ自ラ犠牲トナリテ海中ニ投セラル、場合ニハ共同海損トシテ賠償ヲ受クルコトナキモ他ノ犠牲ニヨリテ共同海損ノ起ル場合ニハ其負擔ヲ免ル、コトヲ得ス
 共同海損負擔ニ付議論アルハ食料品軍用品船員及ヒ旅客ノ手荷物信用證券等ニシテ食料品ニ在リテハ之ヲ缺ク場合ニハ生命ヲ繫クコト能ハサルモノナレハコハ其船舶ニ利害關係ヲ有スルモノノ共同必要物ト看做スヲ得ヘク從テ共同海損ノ負擔ニ與ラシムルハ酷ナリトノ説ト又貯藏石炭ニシテ己ニ船價ノ一部ト看做サレ共同海損ノ負擔ヲ免レサル以上ハ食料品ヲ除外スルヲ以テ不可ナリトスル説トアレトモ實際ニ於テハ第一論者ノ説ク如ク食料品ハ除外スルコト、定メラレ其他船員ノ給食料ノ如キ亦此負擔ヲ免ルヘキモノトセリ

軍用品

軍用品ニアリテハ國防上必要ニシテ一國ノ利益ハ擧テ之カ保護ヲ受クルモノナレハ之ヲシテ他ノ積荷同様ニ共同海損分擔ノ責任アリトスルハ理ニ於テ缺クル所アリトナス説アリ又其一層極端ニ走レルモノニ至リテハ政府ノ御用品ハ悉ク共同海損ノ負擔ヲ免ル可シトナスアリ然レトモ斯ノ如キハ内國ノ關係ノミニヨリ觀察スレハ或ハ一理アルカ如クナレトモ列國競争ノ社會ニ立チテ斯ル愚説ヲ唱フルハ理ノ許サ、ル所ニシテ斯ノ如キハ彼ノ封建時代君主專制ノ舊夢ヨリ覺メサルモノノ言ニ過キスト駁スル説アリテ今日ニ於テハ前説ハ殆ント勢力ヲ有セス

船員及ヒ旅客ノ手荷物
Lower cases

船員及ヒ旅客ノ手荷物ヲ共同海損ノ負擔ヨリ除外スルハ理論上ハ兎ニ角實際ノ便宜ヲ圖ル爲メニハ各國異説アルヲ見ス蓋シ此等ノ物ハ普通價額モ僅少ニシテ且其評價ノ頗ル困難ナル場合多キニヨルモノナラン然レトモ旅客ノ手荷物中別ニ運賃ヲ拂ヘル物ハ共同海損ノ負擔ヲ免レストハ説アリ

信用證券

信用證券ヲ共同海損ノ負擔ヨリ除外スルニ付テハ大ニ議論アル所ニシテ或ハ之ヲ可ナリト論シ或ハ不可ナリト主張スル者アレトモ結局公債證券株券手形ノ類ハ其番號等モ明瞭ナレハ縱令一旦紛失スト雖モ相當ノ手續ヲ踐ムトキハ復タ之ヲ作成シ得ルニヨリ他ノ犠牲ヨリ生スル恩澤ヲ蒙ルコト一般ノ積荷ニ比シテ其趣ヲ異ニスルコト勿論ナレハ從テ共同海損ノ負擔ヨリ除外スルヲ常トス但シ紙幣ノ如キハ一度之ヲ紛失スルトキハ全ク所有者ノ損失ニ歸スルモノナレハ犠牲ノ爲メニ恩澤ヲ蒙ルコト普通ノ積荷ト異ラサルヲ以テ紙幣ニ限り共同海損分擔ノ責任ヲ負ハシム可シトハ説アリテ實際ニ於テハ各國皆之ニヨルモノ、如シ

以上ニ述ヘタル除外例ノ外船舶積荷運賃等荷クモ共同安全若クハ共同利益ノ爲メ生シタル犠牲又ハ損害ノ恩澤ヲ受ケタルモノハ何レモ其損害又ハ失費ヲ分擔スヘキハ勿論ニシテ詳言スレハ此責任ハ殘存ノ利益ノ上ニ及ブノミナラス犠牲トナリタル利益ト雖モ亦負擔ヲ免ル、コト能ハス彼ノ犠牲トナリタルモノニ對シテ此負擔ヲ及ボス可ラストハ遠ク羅馬時代ニ於テ行ハレタル不公平

犠牲トナリタルモノモ亦共同海損ヲ分擔スヘシ

共同海損負擔額ノ標準

改商六四三

ナル説ニシテ今日ニ於テハ全ク非認セラル、所ナリ故ニ投荷セラレタル積荷ハ勿論殘損セルモノニシテ共同ノ犧牲トナリ他ヨリ賠償ヲ受クヘキモノモ皆此負擔ヲ免ル、コト能ハサルモノトス

共同海損負擔額ノ標準ハ積荷ニアリテハ到達港ニ於ケル到着ノ日ノ價額ニ共同海損トシテ賠償ヲ受クヘキ額ヲ加ヘタルモノトス但シ到達港ニ於ケル價額ト云フモ若シ到達港ニ着セスシテ航海ヲ終了スルノ已ムヲ得サルニ至リタルトキハ陸揚ノ地ノ市價ニ依ルコト勿論ニシテ本邦改正商法及ヒよ、わんどわ、規定何レモ之ヲ規定シタルハ前ニ引用シタル所ノ如シ而シテ此價額ノ内ヨリハ共同海損ノ行為以後引續キ要シタル諸掛中共同海損ト看做シ得ヘカヲサルモノヲ控除スヘキモノトス

船舶及ヒ運賃共二分ノ一ニ對シテ負擔スル説

佛商四一七 伊商六四七 葡商六三六

船舶ノ負擔額ハ前ニ述ヘタルカ如ク從前船長ノ意見ニヨリ船舶又ハ運賃ノ何レカ一方ヲシテ負擔セシメ來レリト雖モ其後此兩者ヲ別ツテ各自分擔スルコト、ナリ中古ノ慣習ハ船舶運賃共ニ其總價額ノ二分ノ一ニ付キ分擔ノ義務アリト定メラル其後佛國ニ於テハ一六八一年ノ法令ニ於テ此精神ヲ酌ミ又同國商法ニモ此規定ヲ設ケタリサレハ現今ニ於テモ佛國及ヒ佛法ニ倣ヘル伊太利葡荷等ハ皆同様ノ規定アリ然ルニ船舶價額ノ二分ノ一ヲ負擔額トスル習慣ハ遠ク帆船時代ノ遺風ニシテ其當時ハ航海ニ長日月ヲ要シ從テ運賃多額ナルニ反シ船體ハ脆弱矮小ニシテ其價額低廉ナルニ航海費ノ如キハ比較的大ナリシヲ以テ共同海損分擔上非常ノ不公平ヲ感セス且海運獎勵ノ上

獨商七一九 葡商七一七 西商八七五 舊商九三二 改商六四二

船舶ノ共同海損負擔額ノ標準

運賃ノ共同海損負擔額ノ標準

佛商四〇一 獨商四一七 葡商七二三 新商七二一 白商六四七 伊商六四七

ニ於テ或ハ必要ナル處置ナリシモ現今ノ如ク一萬噸内外ノ大漁船ヲ以テ運送ニ從事スル者アル時代ニ於テハ舊ノ如ク船價ノ半額ヲ以テ共同海損ノ負擔額トスレハ船主ノミ利益ヲ與フルコト大ニシテ不公平ナル結果ヲ來スヲ免レス故ニ多クノ國ニ於テハ上ニ述ヘタル佛國ノ規定ヲ捨ツルニ至レリ本邦ノ如キ舊商法ハ佛法ノ精神ニ從ヒタルモ改正商法ニ於テハ之ヲ改正セリ

船舶ノ負擔額ハ航海終了ノ地及ヒ時ニ於ケル評價ニ船舶ノ共同海損トナルヘキ部分ノ額ヲ加ヘタルモノヨリ共同海損ノ行為以後ニ要シタル修繕費等ノ中ニテ共同海損ト看做シ得ヘカヲサル分ヲ控除シタルモノトス是レ最モ公平ナル手段ト云フヘク共同海損行為ノ爲メニ其當時船主ノ被リタル利益ニ對シテ之ヲ負擔セシムルニハ蓋シ至當ナル方法ト云フヘシ

運賃モ亦共同海損負擔者ノ一ニ數ヘラル、モノトス而シテ運賃カ共同海損ヲ負擔スヘキ標準ハ英國ノ慣例ニ從ヘハ實際收入セル額ヨリ共同海損ノ行為起リシトキ其船舶及ヒ積荷カ全滅ニ歸シタランニハ支拂フコトヲ要セサリシ費用ニシテ共同海損タラサルモノヲ扣除スヘキモノトセリよ

一、わんどわ、規定亦之ニ倣フ此方法ハ條理上最モ公平ニシテ間然スル所ナシト雖モ實際ノ精算上甚タ面倒ナルカ故ニ或ハ商法中ニ規定ヲ設ケ收入運賃ノ二分ノ一又ハ三分ノ二ヲ以テ共同海損ヲ負擔スヘキ標準ト看做スアリコト固ヨリ變則ノ方法ニシテ條理一邊ヨリ見レハ多少不適當ナル嫌アレトモ實際ニ於テ甚シキ差違ヲ見ルコト少シ何トナレハ航海運送ノ業ヲ營ムニ主トシテ

改商六四二
舊商九三二
(其他等之)

前拂運賃ノ負
擔
舊商九一三

汽船ヲ用フル今日ニ於テハ其收得スル運賃ノ大半ヲ以テ所謂船舶ノ經費ニ充當スル場合多クレハナリ

運賃ハ已ニ第三章ニ於テ述ヘタルカ如ク船舶カ積荷ヲ運送シタル上初メテ取得スヘキモノトス果シテ然ラハ船舶カ航海ノ途中ニ於テ遭難シ積荷ヲ送附シ能ハサルトキハ其運賃ハ自ラ船主ノ損失ニ歸スルモノナリ此理由ニ因リテ運賃モ亦共同海損負擔者ノ一ニ數ヘラル、モノトス而シテ運賃ハ時ニヨリ前拂ナルコトアリ其場合ニ船舶カ途中遭難シテ積荷カ滅失シ從テ其送附ヲ爲スニ至ラサルトキハ其運賃ハ之ヲ返却スヘキヲ以テ原則トス而シテ本邦舊商法ニハ前拂運賃ハ別段ノ契約アルニ非サレハ之ヲ返付スルヲ要セストノ規定アリ又船舶カ若シ航海ノ途中ニ於テ全滅シ積荷カ全損ニ及フコトアルモ船主ハ運賃ニ付毫モ痛痒ヲ感スルコトナク從テ共同海損ノ分擔ヲ免ル、モノト謂フヘシ然ルニ改正商法ニ於テハ舊商法ノ規定ヲ改メ海送ト陸送トヲ問ハス運送品カ不可抗力ニヨリ滅失シタルトキハ運送者ニ於テ運賃ノ請求ヲ爲シ能ハサルノミナラス前拂ニヨリ已ニ取得セル運賃アラハ之ヲ返却スルヲ要スヘキコト、セリ然リ而シテ此條項ハ法律家ノ所謂公益規定ナリヤ否ヤハ一問題ナレトモ假ニ之ヲ公益規定ナリトセハ之ニ反對セル船舶積荷ノ條項ハ法律上無効ニ歸スヘク從テ船主ハ此運賃ニ就キ利害關係ヲ有スルカ故ニ共同海損ノ負擔ヲ免レサルヘ

改商三三六
全六一九

シ

本邦ニ於テハ商法實施以來日尙淺キヲ以テ右ノ規定カ公益規定ナリヤ否ヤ未タ決スルコト能ハサルモノ、如シ而シテ今外國法ノ規定スル所ヲ見ルニ歐米ノ多クノ國ニ於テハ法律ノ規定固ヨリ本邦商法ノ規定スル所ト同一ナラサレトモ實際船舶積荷證券ニ於テ前拂運賃ハ如何ナル場合ニモ之ヲ返却セサルコトヲ約シ法律亦之ヲ認ムルモノ多シサレハ斯ノ如キ場合ノ前拂運賃ハ全ク共同海損ノ負擔ヲ免ル、カ如シト雖モ他方ニ荷主ノ側ヨリ觀察スレハ此金額ニ對スル共同海損ノ負擔ヲ免レサレルヘシ何トナレハ若シ其積荷ニシテ滅失センカ荷主ハ當ニ積荷其物ノ滅失ニヨリ損害ヲ被ルノミナラス已ニ支拂ヒタル運賃ノ返戻ヲ請求スルコト能ハサレハナリ故ニ其負擔者ニ於テコソ相違アレ結局前拂運賃ニ對スル共同海損ノ分擔ハ事實ニ於テ起ルモノト謂フヘシ

Lyc. II. 35
Des. IV. 463
Low. 308
(o. n. 329)

向拂運賃ノ負
擔

向拂運賃ニ就テモ前拂運賃ト同様共同海損ノ負擔ニ付議論起ルヘシ何トナレハ積荷カ不可抗力ニヨリ航海ノ途中ニ於テ滅失シタルトキハ運送者ハ其運賃ヲ請求シ能ハサルハ各國法律ノ等シク規定スル所ナリ只之ヲ公益規定ト爲スヤ否ヤハ一樣ナラス而シテ實際上船舶積荷證券ニ於テハ如何ナル場合ニモ運賃ハ之ヲ免除セサル條項ヲ設ケ從テ假令積荷カ不可抗力ニヨリ滅失スル場合ニモ運賃ヲ請求シ得ヘキ條項ヲ設グルモノ少ナカラズ英國ノ如キハ斯ル條項ヲ以テ有効ナル者トス然ルニ獨國ノ如キハ北乃S會社(Norddeutscher Lloyd)其他ノ船舶積荷證券中前拂運賃ハ如何ナル場合ニ

モ之ヲ返却セサル條項アルモ向拂運賃ニ就テハ毫モ規定スル所ナク其他ノ諸國ニ於テハ學者ノ議論一様ナラス本邦ノ如キモ從來日本郵船株式會社ノ使用セシ船荷證券ニハ如何ナル場合ニモ運賃ヲ取得スヘキ條項アリシカ近來之ヲ改メ向拂運賃ハ積荷滅失ノ場合ニ之ヲ免除スヘキモノト看做シテ別ニ規定ヲ設ケス

斯ノ如ク多クノ國ニ於ケル向拂運賃ハ船舶カ全滅ニ歸スレハ其レカ爲メニ損失ヲ受クヘキモノナルヲ以テ共同海損ヲ分擔スヘキハ條理ニ適スルモノト謂フヘシ然ルニ英國ニ於テハ前述ノ如ク船荷證券中ノ反對契約ヲ有効トスルヲ以テ向拂運賃ヲ取得スル者ノ側ヨリ共同海損ノ分擔ヲ免除スト雖モコハ英國ニ於ケル特例ニシテ他ノ國ニ於テハ多ク見サル所ナリ蓋シ此等ノ國ニ於テハ船荷證券中英國ニ於ケルカ如キ專橫ナル條項ヲ設クル者少ク假ニ之レアリトスルモ斯ル特約ヲ以テ公益ニ違反セルモノトスル説多クハナリ

運賃ノ前拂ナルト向拂ナルトヲ問ハス船主又ハ傭船者ハ之ニ對シ共同海損ヲ分擔スルノ當然ナルハ以上述フル所ノ如シ然ルニ或論者ハ法律カ航路相當運賃 (Pro rata Freight) ヲ認ムル以上ハ假令運賃カ共同海損ヲ分擔スヘキモノトズルモノハ船荷證券面ノ額ヨリ已ニ航海セル部分ニ對シ取得スヘキ額ヲ控除セルモノナルヲ至當トストノ説ヲ唱フルモノアレトモ深ク考フレハ航路相當運賃ハ積荷ノ救援又ハ救助セラレタルニ拘ラス而モ船舶カ沈没シ捕獲サレ又ハ修繕不能トナリタ

航路相當額運賃ヲ控除セルモノヲ以テ積荷ノ標準トスヘントノ説

改商六一三

ル場合ニ其實際引渡サレタル積荷ニ對シテ取得シ得ヘキ性質ノモノニシテ若シ積荷カ滅失シタルトキハ之ヲ請求スルノ途ナキヤ明カナリ而シテ共同海損ノ行爲若クハ共同海損タル費用ハ必スシモ積荷ノ全滅ニ至ルヲ防ク場合ノミニハ限ラサレトモ主トシテ全滅ヲ防ク場合ニ在ルヲ以テ共同海損ハ船荷證券面ノ運賃ヨリ航路相當運賃ヲ控除シタル差額ニ對シ負擔セシムヘシトノ議論ハ或格段ナル場合ノ外之ヲ適用スルコト能ハス一般ニ云ヘハ寧ロ條理ニ適セサル説ト謂フ可シ

船主カ自己ニ屬スル積荷ヲ運搬スル場合ニハ別段船荷證券ヲ發行セス且運賃トシテハ計算ヲ立テサルコトアルヲ以テ恰モ運賃ニ對スル共同海損ノ負擔ヲ免カルカ如シト雖モ實際上其積荷ノ到達港ニ於ケル賣價中ニハ相當ノ運賃ヲ含ムヘキモノナレハ若シ其積荷全滅スルト假定セハ其被ルヘキ損害ハ獨リ其原價ノミニ止マラス運賃モ共ニ失フニ至ルヘシ故ニ斯ノ如キ場合ト雖モ船主ハ運賃トシテノ共同海損負擔ヲ免ルコト能ハス然ラハ其運賃ハ何ヲ標準トシテ算定スルモノナルカ蓋シ其積荷ノ船主ノ所有ニ非スト假定シタルトキ積荷主ヨリ取得スヘキ運賃即チ時價ノ運賃ニ據ル外途無カル可シ

船主カ自己ノ積荷ヲ積込ミタル場合ニ其運賃ハ共同海損ヲ免ルヘキト云フ (Low. 309)

船積積荷運賃カ同一ノ人ニ屬スルトキハ共同海損ハ成立セストノ説

斯ノ如ク船主カ別ニ運賃ヲ取得スルコトナクシテ積荷ヲ運送シタル場合ト雖モ尙共同海損ノ成立シ得ルハ至當ナルコト、謂フヘシ然ルニ英國ニ於テハ一八九三年之ニ反對セル判決例即チ有名ナルホリヒ之ラ號事件 (J. Temperley & Co. v. Mackinnon) ノ判決以來大ニ世人ノ注意ヲ喚起

Asp. VII.
405
R-93-A.
7-10
R-93-A.
66-69
Rp. XX. 370

セリ而シテ全事件ニ付判事ば一ねす (Barbas) 氏ノ意見ニヨレハ此場合ニハ共同海損行爲ニヨリ船舶ノ受ケタル利益ト運賃ノ受ケタル利益トカ同一ノ人ニ屬スルカ故ニ共同海損ハ成立セス蓋シ共同海損ハ船舶積荷及ヒ運賃ノ三者カ各異リタル利害關係ヲ有シ所謂其算ノ利益 (Joint Interest) ナ形レル場合ニノミ行ハルヘキ者ニシテ若シ同一ノ人カ此等ノ物ノ總テヲ持タハ共同海損ハ成立セスト云フニ在リ又或人ノ如キハ若シ船舶ト運賃トカ各異レル保險者ニヨリテ保險セラレタルトキニ限り共同海損ノ精算ヲ要ス何トナレハ甲ノ引受ケタル危險ハ乙ノ引受ケタル危險ト相違シ而モ之カ爲メニ其填補額ニ影響スル所アレハナリト云ヘリ然レトモ共同海損ト海上保險トハ全ク別個ノ問題ニシテ共同海損ノ成否ハ海上保險ノ有無ニ毫モ關係スル所ナシ

共同海損ト共
同海損ノ分
トナ混同スル
ト誤レリ
Law. 313
Co. 597
Art. II 306

右ノ如ク船舶積荷及ヒ運賃カ同一ノ人ニ屬シ之カ利害關係ニ付他人ヲ交ヘサル時ハ共同海損成立セストノ議論ハ一見理アルカ如シト雖モ深ク之ヲ研究スレハ右ノ説ハ共同海損 (General Average Loss) ト共同海損ノ分擔 (General Average Contribution) トヲ混同セル議論ニシテ條理上其常ヲ得タルモノニ非サルヘシ蓋シ共同海損トハ既ニ述ヘタルカ如ク共同ノ安全又ハ利益ノ爲メニ犧牲ニ供セラレタル損害或ハ同一ノ主意ニテ支出セラレタル費用其物ヲ謂フ從テ其分擔方法ノ如何換言スレハ利害關係者カ一人ナルト將タ數人ナルトハ全ク別個ノ問題ニ屬ス只利害關係者カ一人ナルトキハ恰モ右手ニ取テ左手ニ渡スコトナルヲ以テ其債權債務ノ關係ハ所謂債權ノ混同ニヨリ

長五二〇

R-96-A.
63-64
R-94-A.
73-86

R-96-A 67

備船契約ノ場
合ニ於テ運賃
ノ負擔

消滅スルニ過キス然レトモ若シ其間ニ他ノ關係者アラハ初メテ分擔ヲナス必要起ルモノナリ故ニ共同海損ト共同海損ノ分擔トハ二個ノ異リタル方面ヨリ觀察スルヲ要ス而シテ他ノ關係者カ交リ居ル場合トハ獨リ他人ノ積荷ヲ運搬シ若クハ他人ノ船舶ヲ借りテ自己ノ積荷ヲ運搬スル場合ノミナラス其船舶積荷及ヒ運賃ヲ異リタル保險者ニ於テ保險シタルトキハ保險者各自ノ責任ヲ定ムル上ニ於テ其分擔額ノ精算ヲナス必要アルヘシ要之共同海損其物ハ學理上ヨリ起ルモノニシテ其分擔ハ實際上ヨリ起ルモノト謂フヘシ故ニ分擔ヲ行ハサルトキト雖モ尙共同海損カ成立スルニハ毫モ妨ケナキモノトス

依是觀之前ニ述ヘタルふりじゑら號事件ノ判決ノ如キハ條理上其常ヲ得タルモノニ非サルハ明白ナル所ニシテ現ニ英國ノ海損精算者協會ニ於テモ反對ノ意見ヲ有シ之ヲ非難スル者多ク實際尙之ニ反對セル慣例ヲ採レル者少カラス然レトモ元來英國ハ判決例ニ重キヲ置ク國ナルヲ以テ同一ノ利害關係人ニ船舶積荷及ヒ運賃カ屬スルトキハ法律上ハ兎ニ角共同海損成立セサルモノト爲セラルカ如シ而モ是レ唯英國ニ於テノミ行ハルヘク他ノ國ニハ毫モ影響スル所ナシ

備船契約ノ場合ニ於テ運賃ニ對スル共同海損ノ負擔ハ船主ノ責任ナルカ將タ備船者ノ責任ニ歸スルカ是レ研究ノ價值アル問題ナリ抑モ備船契約ニハ通例ニノ場合アリ即チ船舶ノ貸賃借ト稱ヘ船舶ノ全部ヲ船主ヨリ備船者ニ貸渡シ船長其他ノ海員ハ備船者ノ使用人ナル場合ニ於テハ運賃ノ

Asp. VII.
405
R-93-A.
7-10
R-93-A.
66-69
Pp. XX, 970

セリ而シテ全事件ニ付判事バ一ねず (Barnes) 氏ノ意見ニヨレハ此場合ニハ共同海損行爲ニヨリ船ノ受ケタル利益ト運賃ノ受ケタル利益ト力同一ノ人ニ屬スルカ故ニ共同海損ハ成立セス蓋シ共同海損ハ船舶積荷及ヒ運賃ノ三者力各異リタル利害關係ヲ有シ所謂共算ノ利益 (Joint Interest) ナ形レル場合ニノミ行ハルヘキ者ニシテ若シ同一ノ人カ此等ノ物ノ總テヲ持タハ共同海損ハ成立セスト云フニ在リ又或人ノ如キハ若シ船舶ト運賃ト力各異レル保險者ニヨリテ保險セラレタルトキニ限り共同海損ノ精算ヲ要ス何トナレハ甲ノ引受ケタル危険ハ乙ノ引受ケタル危険ト相違シ而モ之カ爲メニ其填補額ニ影響スル所アレハナリト云ヘリ然レトモ共同海損ト海上保險トハ全ク別個ノ問題ニシテ共同海損ノ成否ハ海上保險ノ有無ニ毫モ關係スル所ナシ

共同海損ト分
トナシ
共同海損ノ分
トナシ
共同海損ノ分
トナシ
Gov. 537
Art. II 306

右ノ如ク船舶積荷及ヒ運賃力同一ノ人ニ屬シ之カ利害關係ニ付他人ヲ交ヘサル時ハ共同海損成立セストノ議論ハ一見理アルカ如シト雖モ深ク之ヲ研究スレハ右ノ説ハ共同海損 (General Average Loss) ト共同海損ノ分擔 (General Average Contribution) トヲ混同セル議論ニシテ條理上其當ヲ得タルモノニ非サルヘシ蓋シ共同海損トハ既ニ述ヘタルカ如ク共同ノ安全又ハ利益ノ爲メニ犧牲ニ供セラレタル損害或ハ同一ノ主意ニテ支出セラレタル費用其物ヲ謂フ從テ其分擔方法ノ如何換言スレハ利害關係者カ一人ナルト將タ數人ナルトハ全ク別個ノ問題ニ屬ス只利害關係者カ一人ナルトキハ恰モ右手ニ取テ左手ニ渡スコトナルヲ以テ其債權債務ノ關係ハ所謂債權ノ混同ニヨリ

頁五二〇

消滅スルニ過キス然レトモ若シ其間ニ他ノ關係者アラハ初メテ分擔ヲナス必要起ルモノナリ故ニ共同海損ト共同海損ノ分擔トハ二個ノ異リタル方面ヨリ觀察スルヲ要ス而シテ他ノ關係者カ交リ居ル場合トハ獨リ他人ノ積荷ヲ運搬シ若クハ他人ノ船舶ヲ借リテ自己ノ積荷ヲ運搬スル場合ノミナラス其船舶積荷及ヒ運賃ヲ異リタル保險者ニ於テ保險シタルトキハ保險者各自ノ責任ヲ定ムル上ニ於テ其分擔額ノ精算ヲナス必要アルヘシ要之共同海損其物ハ學理上ヨリ起ルモノニシテ其分擔ハ實際の上ヨリ起ルモノト謂フヘシ故ニ分擔ヲ行ハサルトキト雖モ尙共同海損力成立スルニハ毫モ妨ケナキモノトス

R-96-A.
63-64
R-94-A.
73-86

R-96-A. 67

依是觀之前ニ述ヘタルルルヒゑら號事件ノ判決ノ如キハ條理上其當ヲ得タルモノニ非サルハ明白ナル所ニシテ現ニ英國ノ海損精算者協會ニ於テモ反對ノ意見ヲ有シ之ヲ非難スル者多ク實際尙之ニ反對セル慣例ヲ採レル者少カラス然レトモ元來英國ハ判決例ニ重キヲ置ク國ナルヲ以テ同一ノ利害關係人ニ船舶積荷及ヒ運賃力屬スルトキハ法律上ハ兎ニ角共同海損成立セサルモノト爲セルカ如シ而モ是レ唯英國ニ於テノミ行ハルヘク他ノ國ニハ毫モ影響スル所ナシ

備船契約ノ場
合ニ於ル運賃
ノ負擔

備船契約ノ場合ニ於テ運賃ニ對スル共同海損ノ負擔ハ船主ノ責任ナルカ將タ備船者ノ責任ニ歸スルカ是レ研究ノ價值アル問題ナリ抑モ備船契約ニハ通例二ノ場合アリ即チ船舶ノ賃賃借ト稱ヘ船舶ノ全部ヲ船主ヨリ備船者ニ貸渡シ船長其他ノ海員ハ備船者ノ使用人ナル場合ニ於テハ運賃ノ

共同海損分擔額ヲ備船者ニ於テ負擔スヘキハ勿論ナリ何トナレハ船主ノ取得スヘキモノハ貸賃料ニシテ運賃トハ全ク其性質ヲ異ニスレハナリ次ニ普通ノ備船契約ニヨリテ船主カ備船者ノ積荷ヲ運送スル場合ハ其船長及ヒ海員ハ皆船主ノ使用人ニシテ備船者ハ船主ノ積荷ヲ運送スルニ過キス故ニ自己ノ船主不足ヲ告ケタル時ニ際シ他ノ船主ヲ備入レ自己ノ船主ニ積込ム可キ積荷ヲ之ニ積込ムカ如キ場合ニハ備船契約書ノ文面上運搬セル積荷ノ多少ニヨリテ運賃ヲ支拂フヲ常トス即チ積卸貨物ノ員數ニヨリ (Per ton delivered) テ備船料ヲ精算ス故ニ其備船者ヨリ船主ニ支拂フ備船料ハ運賃ノ性質ヲ具有スルコト明カナリ然ルニ實際ハ一々積荷引渡員數又ハ才量ニヨリテ備船料ヲ計算スルニ代リニ便宜上一ヶ月若クハ或期間若干ト定ムルコトアルモ其根本カ純然タル船舶ノ貸賃借ニ非サル以上ハ此備船料ハ運賃ト看做サレ從テ共同海損ノ分擔額ハ船主ニ於テモ亦之ヲ負擔セサル可ラス尤モ備船契約ノ條項如何ニヨリ假令船舶カ沈没其他ノ遭難アルモ船主カ所定ノ金ヲ得ル約束アラハ格別ナレトモ通常此ノ如キ不利益ナル契約ヲ爲ス備船者少キカ故ニ其船舶ノ沈没シ從テ運賃ヲ失フトキハ獨リ備船者カ損失ヲ被ルノミナラス船主モ所定ノ金額ヲ得ル點ニ於テ痛痒ヲ感スル次第ナレハ共同海損ノ分擔ヲ免ルコト能ハサルハ明白ナルコトナリ

運賃ハ二重ニ

共同海損ノ負擔者カ船舶積荷運賃ノ三者ナルコトハ以上述へ來リタル所ノ如シ然リ而シテ備船

負擔スルニ及ハス

契約ノ場合ニ備船主ニ於テ更ニ運賃ヲ取りテ第三者ノ積荷ヲ積込メルトキハ運賃ノ負擔ハ船主ノ受取ルヘキモノト備船者ノ受取ルヘキモノトノ二重ニ負擔スルカノ如ク見エ且法文ノ解釋上實際此ノ如キ誤解ヲ懷ク者ナシトセス是レ一般ノ慣習ニ反スルノミナラス又條理上不當ナルコト云フヘシ今一例ヲ設ケテ之ヲ示サンニ船舶ノ價額十萬圓積荷ノ價額二十萬圓ニシテ備船者ヨリ船主ニ支拂フヘキ備船料五千圓備船者カ積荷主ヨリ受取ルヘキ運賃七千圓ト假定シ航海中積荷ノ一部即チ一萬圓ニ該當スルモノヲ投荷ト爲シテ海難ヲ免レタリトセハ其一萬圓ノ共同海損ヲ負擔スヘキ者ハ船舶十萬圓積荷ノ内正荷九萬圓犧牲トナリタル物一萬圓運賃ハ五千圓ト七千圓トノ合計即チ一萬二千圓ノ半額即チ六千圓ニ割當テ、精算スルト單ニ運賃ヲ七千圓トシ其半額即チ三千五百圓トシテ精算スルトハ其間ニ運賃其物カ負擔スヘキ額ヲ異ニスルノミナラス他ノ船舶及ヒ積荷ノ負擔ニモ影響ヲ及スモノナリ而シテ事實此ノ如クナルトキハ船舶カ備船契約アル場合ト否ラサルトニヨリ積荷トヒ船舶ノ負擔額ニ變動ヲ來シ頗ル其當ヲ得サルモノト云ハサル可ラス

歐米各國ニ於ケル實例

通常備船契約ヲナス場合ニハ備船者カ之ニヨリテ多少ノ利益ヲ得ルハ當然ノ事ト云ハサル可ラス故ニ備船者カ積荷主ヨリ取得スル運賃若シクハ自己ノ積荷ヲ積込ム場合ニハ其積荷ノ運賃ニ該當スル市場ノ相場ハ備船者カ船主ニ支拂フヘキ備船料ヨリハ多キヲ常トス而シテ其差ハ備船者ノ利益トナルモノナレハ斯ノ如キ場合ニ於ケル運賃ノ負擔ハ先ツ備船者カ積荷主ヨリ受取ルヘキ運賃

○ヲ以テ負擔額ヲ定ムル基礎トナシ此半額或ハ英國ノ習慣又ハよく、あんどわゝ規定ニ從ヒ其
 ○中ヨリ實際ノ入費タル種々ノ項目ヲ控除シタルモノヲ以テ運賃ノ共同海損負擔額ト定メ其分擔額
 ○カ定マリタル後更ニ之ヲ備船者ト船主トノ間ニ於テハ荷主ヨリ受取ルヘキ積荷ニ對スル運賃
 ○(Bill of Lading Freight) ヨリ備船者カ船主ニ支拂フ運賃ヲ扣除セルモノト備船者カ船主ニ支拂
 ○フ運賃トニ比例シテ之ヲ分擔スル慣習アリ

○其他共同海損ノ精算ニ當リ運賃ノ負擔額トシテハ積荷主ヨリ備船者ニ支拂フ運賃ト備船者ヨ
 ○リ船主ニ支拂フ運賃トノ差額ヲ以テシ備船者ヨリ船主ニ支拂フ運賃ハ之ヲ船價ニ加ヘテ船主ノ負
 ○擔トスルモノアリ之レ其結局ノ負擔額ニ於テハ前法ト全ク異ル所無キモ寧ロ變則ノ方法ト云フヘ
 ○シ

○前述ノ方法カ適用セラルハ一航海ノ契約ヲ以テ備船契約ナシタル場合ニシテ若シ一定期間
 ○ノ契約ナルトキハ其一航海ニ該當スル時ニ備船者ヨリ船主ニ支拂フヘキ運賃ハ何程ナルヘキカ之
 ○ヲ知ルコト能ハス然レトモ斯ノ如キ場合ニハ實際其航路ヲ航海スル同様ノ船舶カ得ヘキ運賃ノ相
 ○當額ヲ精算人ニ於テ算定シ其金高ヲ以テ備船者ヨリ船主ニ支拂フヘキ運賃ト看做シ其額ト實際備
 ○船者カ積荷主ヨリ受取ルヘキ運賃トノ差額ヲ以テ共同海損ノ負擔額トセリ

定期ノ備船契約ナル場合
 Gen. 19-10
 R. 93-A. 10
 A. 3. 11. 905
 備船者ノ取得

備船者カ時トシテハ船操ノ都合上實際運賃ノ市價ヨリモ廉價ヲ以テ積荷ノ運送ヲ爲スコトアリ

スル運賃カ市價ヨリモ低キ場合

○例ヘハ既ニ或ル運送ヲ終了シ積荷トシテ積荷ヲ積込ム場合或ハ又他ノ港ニテ積荷ノ積取ヲ爲サン
 ○トスルトキ其港ニ達スル迄底荷 (Ballast) トシテ積荷ヲ積込ムカ如キ場合ニハ其運賃カ船主ニ支
 ○拂フヘキモノト假定シタル運賃ヨリハ低額ナルコトアリ斯ノ如キ場合ニ若シ共同海損起リタリト
 ○セハ備船者ハ勿論其負擔ノ責ヲ免カレ船主ノミ之ヲ負擔スルモノナリ

○備船契約アル場合ニ運賃ノ共同海損負擔額ニ關スル慣習ハ各國稍一定セルカ如キ觀アレトモ學
 ○者中ニハ尙異論ヲ唱フル者無シトセス且海損精算人ノ思考ニ差異アルヨリシテ甚タ不都合ヲ感ス
 ○ルコト甚カラスサレハ次期ノ國際會議ニハ新よく、あんどわゝ共同海損規定ノ追加案トシテ
 ○現ハル、日アルヘシ

○共同海損行爲ノ起レルニ際シ實際船内ニハ或貨物ヲ積載シ居タルモ其航海ノ主タル目的ハ往航
 ○ニ在ラスシテ復航ニ在リシトキ換言スレハ其積荷ヲ到達港ニ陸揚シタル後更ニ他ノ積荷ヲ積込ム
 ○ヘキ豫約アリ、場合ニ運賃ノ共同海損負擔ハ其往航ノ運賃ヲ標準トスヘキヤ將タ又往復双方ノ運
 ○賃ヲ標準トスヘキヤハ多少議論ノ存スル所ナルヘシ斯ノ如キ疑問ハ一般ノ場合ニ於テ起ルヘキ者
 ○ニ非サレトモ例ヘハ或貨物ヲ運送スル爲メニ備船契約ヲ取結ヒタル場合ノ如キ往航ニハ底荷代用
 ○トシテ格外ニ低廉ナル運賃ヲ以テ積荷ヲ爲スコトアリ然ルニ此場合ニ當リ若シ船舶カ往航ニ於テ
 ○全滅ニ歸スレハ運送者ノ失フ所ハ獨リ往航ノ運賃ノミナラス其復航ニ取得スヘカリシ相當ノ運賃

往復備船契約ノ場合ニ往航起リシ時ハ復航分擔スヘキヤ
 Low. 310
 Art. 11. 304
 Code. 536
 R. 93-A. 10

ハ結局之ヲ取得スルコト能ハスシテ運送者ハ豫想外ノ損失ヲ被ルニ至ルヘシ故ニ斯ノ如キ場合ニ於ケル共同海損ノ負擔ハ宜シク往復兩航海ノ運賃ヲ標準トスヘシト説ク者アリテ英國ノ如キモ學說未タ一定セス

R-93-A
63-74
R-97-A
34-37

然レトモ右ノ説ハ實際上ノ不便多ク海損精算者カ精算ヲ爲スニ當リテモ一定ノ原則ナケレハ其取扱區々トナル虞アリシヲ以テ一八九六年ノ海損精算者大會ニ於テまつくわーさー氏ノ勸諭ニヨリ此問題ニ就キ種々討論ノ末遂ニ左ノ如ク決議セリ曰ク

運送契約又ハ船荷證券ニヨリ己ニ積荷ヲ積載セル船舶ニ共同海損ノ起レルトキハ假令其船舶カ現在ノ積荷ヲ積卸シタル後更ニ他ノ積荷ヲ積込ムヘキ運送契約アル場合ト雖モ後ノ運送契約ニヨリ取得スヘキ運賃ハ共同海損ヲ負擔スルコトナシ

保險金額ヲ以
テ負擔ノ標準
トスルコト
Pen. 311

共同海損ノ負擔ニ關シ積荷及ヒ船舶ノ評價ニ付往々困難ヲ來スコトアルカ故ニ其保險金額ヲ以テ之カ標準トナスコトアリ歐洲ニ於テモ前世紀ノ頃ハ此方法行ハレ殊ニ船舶ノ如キハ評價ノ困難ナルヨリ保險金額ヲ以テ標準トスルコト却テ公平ナリトノ説ヲナスモノアリ然レトモ今日ニ於テハ最早斯ノ如キ方法ハ殆ント地ヲ拂ヒ何レモ前ニ述ブルカ如キ標準ニヨル

第六節

共同海損ノ起リタルトキノ手續

船舶カ航海ノ途中遭難シタルニ際シ其被リタル損害又ハ失費カ共同海損ニ屬スヘキモノナルト

海損契約書

キハ到達港ニ於テ積荷ヲ引渡スニ先チ船長又ハ船主ヨリ其遭難ノ趣ヲ夫々荷受人ニ通知スルモノナリ其通知ノ方法ハ一定セサレトモ書面ヲ以テスルカ或ハ新聞紙ノ廣告ニ依ルヲ常トス而シテ或國ニ於テハ海損契約書 (Average Bond or Average Agreement) ヲ作り之ニ各荷受人ノ調印ヲ請求シ共同海損ノ精算ハ之ヲ専門ノ精算人ニ託ス而シテ此調印ハ荷受人各自ニ於テ之ヲ爲スヲ當然トスレトモ海上保險ニ付シアル積荷ニアリテハ便宜上保險者カ荷受人ニ代リテ調印スルコト多シ而シテ英米兩國ニ於テハ常ニ此海損契約書ヲ作成スル慣例ナレトモ歐洲大陸諸國ニ於テハ之ニ關スル慣例區々タリ即チ佛白兩國ニ於テハ Compromis ト稱シ稍英米ノ海損契約書ニ類似スル契約ヲ取結フコトアリト雖モ獨國ノ如キハ必シモ此種ノ契約ヲ要セサルコト、セリ其理由トスル所ハ業ニ共同海損ノ起リタルニ於テハ故ラニ斯ノ如キ契約書ヲ作成セサルモ荷受人ニ於テ夫々損害ヲ分擔スル責アルコト明カナリト云フニアリ

右ニ述ブルカ如ク海損契約書ハ必スシモ之ヲ作成スルノ要ナシト雖モ一旦此契約書ヲ作成セル以上ハ之ニ記載セル條項ハ當事者ニ於テ合意ノ上認定セルモノト見做サル、ハ勿論ナリ然ルニ若シ此海損契約書中ニ荷主ニ取り不利益ナル條項アリトセハ之カ保險ヲ引受ケタル保險者モ亦不利益ナル結果ヲ生スヘシ故ニ或保險者ノ如キハ保險證券ニ特別ノ條項ヲ設ケ共同海損ノ契約書ニ署名スルニ先チ荷主ハ先ツ保險會社又ハ其代理店ヘ其趣ヲ申出ツヘシ否ヲサレハ共同海損ノ分擔

ニ對シテハ其責ニ任セサルコトヲ規定セルモノアリ、是レ畢竟荷主ノ多クハ共同海損ノ事理ニ通セサルカ爲メニ或ハ船主ノ手ニ於テ共同海損ノ契約書ヲ作成スル場合ニハ船主ハ自己ニ好都合ナル條項ヲ設クルノ慮アルヲ以テナリ

共同海損ノ精算人ヲ撰定スルニ付テ或國ニ於テハ之ヲ商法裁判所ニ届出テ、其命スル人ニ委任スルコトアリト雖モ一般ニ其人撰ハ關係者ノ合意ニ出ルヲ例トス又其數ニ付テモ船主積荷主各一人ヲ撰出スル所アリ或ハ英國ノ如ク之ヲ唯一人ニ委託スル所アリテ一様ナラス

船主ニ於テ荷受人又ハ海上保險者ニ充分ノ信用アリト認ムルトキハ調印後直チニ積荷ヲ引渡セトモ其信用薄弱ナルカ或ハ船主カ善ク彼等ノ身元ヲ知ラサルトキハ精算人ヲシテ一時彼等ヨリ金員ヲ預ラシメ後積荷ヲ引渡スコトアリ此預金ヲ名ケテ海損預金又ハ供託金 (Average Deposit) ト云ヒ精算終了ニ至ルマテ精算人ノ名ヲ以テ其地ノ銀行ニ預ケ置キ精算後荷受人ノ分擔額ニヨリ預金ニ剩餘ヲ生スレハ之ヲ拂戻シ若シ不足ヲ生スレハ追徴ヲナシテ之ヲ處分ス而シテ其預金ノ割合ハ當時ノ事情及ヒ損害ノ額ヲ斟酌シ精算人ノ意見ニヨリ定ムルモノニシテ豫メ一定ノ率アルニハ非ス故ニ或ハ積荷評價ノ五分乃至一割ナルコトアリ或ハ時ニ其五割ニ上ルコトアリ然レトモ通常此預金ハ豫メ過多ナル額ヲ出サシムルモノナルカ故ニ精算人ノ見込ニシテ大ナル誤無クンハ剩餘ヲ生スルコト多シ

海損精算人ノ撰定

海損預金又ハ供託金

海損預金ヲ要セサル場合

REVENUE

海損預金ヲ必要トセサル學說

海損契約書ノ起源

尤モ海損預金ヲ要スルハ近來ニ始リシ慣例ニシテ畢竟荷受人ノ信用不充分ナルヨリ生スルモノナレハ若シ荷受人ニ十分ノ信用アルカ又ハ相當ノ資産アル銀行力之ヲ保證スルニ於テハ強テ預金ヲ必要トスルモノニ非ス又海上保險ニ付シアル積荷ニ對シテハ保險者カ荷受人ニ代リテ海損契約書ニ調印スルカ故ニ通常此預金ヲ要セサル場合多シ而シテ學者中ニハ既ニ海損契約書ニ調印ヲ求メタル上ニ海損預金ヲ請求スルハ重複ナル所置ニシテ其當ヲ得タルモノニアラス只信用無キ荷受人ニ對シテノミ預金ヲ請求シ海上保險會社其他信用アル荷受人ニ對シテハ故ヲニ契約書ニ調印ヲ求メ或ハ預金ヲ徴收スル必要ナシト説ク者アリ是レ甚タ其當ヲ得タルモノト云フヘク實際、共同海損ノ精算ハ海損契約書ノ作成ヲ俟ツテ初メテ成立スルモノニ非ス其損害又ハ失費ニシテ荷主モ共同海損タル性質ヲ備フル以上ハ海損契約書作成ノ如キハ措テ問ハサルモ可ナリ只契約書ノ多クハ某精算人ニ精算ヲ依頼スル旨或ハ其他ノ詳細ナル要件ヲ記載スルヲ以テ此點ニ於テ必要ヲ見ルノミ若シ之ニ記サ、ルニ於テハ故ヲニ此ノ如キ契約書ヲ作成スルノ必要ヲ認メス蓋シ獨國カ此等ノ手續ヲ用キサルハ茲ニ觀ル所アレハナリ而シテ現今實際ノ有様ニ於テモ積荷ノ大部分ハ殆ント海上保險ニ付セサルモノ無キニヨリ保險者ニシテ全ク信用無キ者ヲ除キ其他ニ向テハ海損預金ヲ徴收セサルハ勿論海損契約書モ之ヲ作成セスシテ直チニ精算ニ着手スルモ差支ナカルヘシ

抑モ斯ル契約書ヲ作成シタル起源ハ前世紀ノ頃共同海損精算ノ後ニ於テ種々ノ紛議ヲ唱フル者

アリシヲ以テ一ハ之ヲ防ク手段トシテ此契約書ニ各荷受人ノ調印ヲ求メタルト他ノ理由ハ凡ソ船長ハ各荷受人ヲシテ共同海損分擔額ヲ支拂ハシムル爲メ積荷ニ對シ留置權ヲ有スルモノニシテ現ニ本邦改正商法六〇六條ノ如キモ「荷受人カ運送品を受取りたるときは運送契約又は船荷證券の趣旨に従ヒ運送貨附隨の費用立替金及ヒ運送品の價額に應シ共同海損救援又は救助の爲メ負擔すべき金額を支拂ふ義務を負ふ。船長は前項に定めたる金額の支拂と引換に非されは運送品を引渡すことを要せず」トアリテ明カニ之ヲ規定セリ然ルニ元來共同海損ノ精算ナルモノハ一朝一夕ノ間ニ之ヲ爲スコト能ハサルモノナルカ故ニ荷受人ノ便利ヲ圖リ其各自ノ分擔額ノ決定セサルニ先チ積荷ヲ引渡スヲ通常トス斯クテ一旦積荷ヲ引渡シタル以上ハ共同海損ヲ人カ負擔 (Release Personum) スル國ニ於テモ尙其荷受人カ資産無キ商人ナル場合ニハ後ニ至リ分擔金ヲ請求スルニ當リ種々ノ紛議ヲ唱フルコト尠カラサリシカ故ニ豫メ海損契約書ヲ作成シ置キテ明カニ分擔額ノ支拂ヲ契約シ以テ紛擾ヲ避クル手段トナシ同時ニ尙信用ナキ人ニ向テハ大凡其分擔額ニ相當スル額ノ預金ヲ促ス慣例ヲ形レリ

海損契約書ニ
付本邦ノ慣習

海損契約書ハ本邦ニ於テモ實ハ之ヲ作成スル必要ヲ見サルヘシ然ルニ法律ノ施行前ヨリシテ我常局者カ英國ノ慣例ニ倣ヒタル結果船主ハ荷受人ヲシテ海損契約書ニ調印セシメ且信用無キ荷受人ニ對シテハ預金ヲ徴收スル慣例アリテ通例使用スル海損契約書ノ文面ハ附録ニ示セルカ如シ而

シテ世^①上^②動^③モ^④ス^⑤レ^⑥ハ^⑦海^⑧損^⑨契^⑩約^⑪書^⑫ニ^⑬調^⑭印^⑮シ^⑯テ^⑰後^⑱初^⑲メ^⑳テ^㉑共^㉒同^㉓海^㉔損^㉕分^㉖擔^㉗ノ^㉘義^㉙務^㉚ヲ^㉛生^㉜ス^㉝ル^㉞モ^㉟ト^㊱シ^㊲從^㊳テ^㊴此^㊵契^㊶約^㊷書^㊸ノ^㊹調^㊺印^㊻ニ^㊼重^㊽キ^㊾ヲ^㊿置[㉀]ク[㉁]者[㉂]アリ[㉃]然[㉄]レ[㉅]ト[㉆]モ[㉇]已^㉈ニ^㉉述^㊱ヘ^㊲タル^㊳カ^㊴如^㊵ク^㊶共^㊷同^㊸海^㊹損^㊺分^㊻擔^㊼ノ^㊽義^㊾務^㊿ハ[㉀]利[㉁]害[㉂]關[㉃]係[㉄]人[㉅]ノ[㉆]初[㉇]メ^㉈ヨ^㉉リ^㊱有^㊲ス^㊳ル^㊴所^㊵ニ^㊶シ^㊷テ^㊸毫^㊹モ^㊺調^㊻印^㊼ノ^㊽有^㊾無^㊿ニ[㉀]關[㉁]係[㉂]ス[㉃]ル[㉄]モ[㉅]ノ[㉆]非[㉇]ス^㉈サ^㉉レ^㊱ハ^㊲海^㊳損^㊴契^㊵約^㊶書^㊷ニ^㊸調^㊹印^㊺ヲ^㊻爲^㊼ス^㊽カ^㊾如^㊿キ[㉀]ハ[㉁]全[㉂]ク[㉃]形[㉄]式[㉅]ニ[㉆]止[㉇]マル^㉈モ^㉉ト^㊱見^㊲テ^㊳可^㊴ナ^㊵リ^㊶從^㊷テ^㊸之^㊹ヲ^㊺拒^㊻ミ^㊼タ^㊽レ^㊾ハ^㊿ト[㉀]テ[㉁]負[㉂]擔[㉃]ヲ[㉄]免[㉅]ル[㉆]ヘ[㉇]キ^㉈モ^㉉ノ^㊱非^㊲ス^㊳又^㊴同^㊵様^㊶ニ^㊷之^㊸カ^㊹調^㊺印^㊻ヲ^㊼ナ^㊽シ^㊾タ^㊿レ[㉀]ハ[㉁]ト[㉂]テ[㉃]其[㉄]損[㉅]害[㉆]又[㉇]ハ^㉈失^㉉費^㊱カ^㊲共^㊳同^㊴海^㊵損^㊶ナ^㊷ラ^㊸サル^㊹モ^㊺ノ^㊻對^㊼シ^㊽テ^㊾ハ^㊿毫[㉀]モ[㉁]分[㉂]擔[㉃]ハ[㉄]責[㉅]無[㉆]ク[㉇]結^㉈局^㉉コ^㊱ハ^㊲重^㊳キ^㊴ヲ^㊵置^㊶ク^㊷ニ^㊸足^㊹ラ^㊺サル^㊻コ^㊼ト^㊽ナ^㊾リ

共同海損精算
ヲ請求スル者

通常共同海損ノ起リタル場合ニハ其損害ノ及フ所當ニ積荷ノミニ非スシテ船舶モ亦犠牲ノ爲メニ多少ノ損害ヲ被ルコトアリヨシ又否ラストモ共同海損タル失費ノ如キハ船長又ハ船主ニ於テ之カ立換ヲ爲スヲ常トスルヲ以テ結局船主ニ取リテハ共同海損ノ精算ヲ爲ス方利益アル場合多シ然ルニ荷受人ノ側ニ於テハ其積荷ヲ犠牲ニ供セラレタル者ヲ除キ共同海損ノ精算ヲナストキハ常ニ幾何カノ負擔アルカ故ニ進ンテ精算ヲ望ム者無シ是ニ於テ船長ハ一方ニ其積荷ヲ犠牲ニ供セラレタル荷受人ニ對シテ相當ノ賠償ヲナシ全時ニ立換拂等ノ返濟ヲ受ケテ船主ヲ利センカ爲メニ共同海損ノ精算ヲ請求スルヲ常トス且遭難當時ノ事情及ヒ其損害カ共同海損ニ屬スルモノナリヤ否ヤニ付テモ船長ハ最モ善ク之ヲ知ルモノナリ是ヲ以テ船主ハ常ニ自ラ進ンテ共同海損ノ精算ヲナスヲ常トス此點ニ付キ本邦法典ハ何等ノ規定ナシト雖モ外國ノ法典中ニハ船長ハ共同海損ノ精算ヲ

111. 80

獨商
新七〇八

船主自ラ精算
ヲ爲ケル場
合ノ手續

海上保險ト共
同海損トハ全
ク別物ナリ

Law 28,50

其○專○門○家○ニ○委○囑○ス○ル○義○務○ア○ル○モ○ノ○ナ○ル○コ○ト○ヲ○規○定○セ○ル○ア○リ○又○法○律○上○ノ○規○定○無○キ○國○ト○雖○モ○慣○習○上○船
長○ハ○共○同○海○損○ノ○精○算○ヲ○海○損○精○算○人○ニ○委○囑○ス○ル○コ○ト○、○ナ○レ○リ○然○レ○ト○モ○若○シ○船○舶○ノ○被○リ○タ○ル○犠○牲○的○ノ
損○害○カ○積○荷○ノ○被○リ○タ○ル○モ○ノ○ニ○比○シ○極○メ○テ○小○ナ○ル○ト○キ○ハ○船○主○カ○或○ハ○共○同○海○損○精○算○ヲ○等○閑○ニ○付○シ○或○ハ
言○チ○左○右○ニ○託○シ○テ○之○ヲ○拒○絶○ス○ル○コ○ト○無○シ○ト○セ○ス○斯○ノ○如○キ○場○合○ニ○ハ○其○犠○牲○ト○ナ○リ○シ○積○荷○ノ○所○有○者○或
ハ○其○他○ノ○積○荷○主○ト○雖○モ○共○同○海○損○ノ○精○算○ヲ○ナ○ス○ヲ○妨○ゲ○ス○而○シ○テ○其○精○算○ニ○因○リ○果○シ○テ○船○舶○ノ○負○擔○ス○ヘ
キ○額○ア○ル○ト○キ○ハ○之○ヲ○船○主○ニ○請○求○ス○ル○コ○ト○ヲ○得○ル○モ○ノ○ナ○リ

第七節

共○同○海○損○ト○海○上○保○險○ト○ノ○關○係○及○ヒ○其○債○權

世○人○動○モ○ス○レ○ハ○共○同○海○損○ト○海○上○保○險○ト○テ○彼○是○混○同○ス○ル○傾○向○ア○リ○甚○シ○キ○ニ○至○リ○テ○ハ○共○同○海○損○ヲ○目
シ○テ○海○上○保○險○ノ○一○部○ナ○リ○ト○思○考○ス○ル○者○ス○ラ○有○リ○ト○聞○ク○ニ○於○テ○ハ○誰○カ○其○無○識○ナ○ル○ニ○驚○カ○サ○ル○モ○ノ○ア
ラ○ン○ヤ○蓋○シ○是○等○ハ○全○ク○別○種○ノ○モ○ノ○ニ○屬○ス○レ○ト○モ○現○今○ノ○有○様○ニ○於○テ○船○舶○並○ニ○積○荷○ハ○海○上○保○險○ニ○付○セ
ラ○ル○、○コ○ト○多○キ○ヲ○以○テ○是○等○ノ○間○ニ○密○接○ナ○ル○關○係○ヲ○生○ス○ル○ニ○過○キ○ス○今○之○ヲ○史○ニ○徵○ス○ル○ニ○共○同○海○損○ノ
如○キ○ハ○起○源○遠○ク○古○ニ○ア○リ○テ○未○タ○海○上○保○險○ノ○行○ハ○レ○サ○リ○シ○以○前○ヨ○リ○存○在○シ○タ○ル○モ○ノ○ニ○シ○テ○救○援○救○助
亦○然○リ○且○今○日○ニ○於○テ○モ○海○上○保○險○ニ○付○シ○ア○ル○ト○否○ト○ニ○拘○ラ○ス○共○同○海○損○ノ○起○リ○タ○ル○ト○キ○或○ハ○救○援○救○助
ニ○ヨ○リ○失○費○ヲ○生○シ○タ○ル○ト○キ○ハ○之○ニ○依○リ○テ○利○益○ヲ○受○ケ○タ○ル○モ○ノ○ハ○其○額○ニ○應○シ○失○費○ヲ○分○擔○セ○サ○ル○可○ラ
サ○ル○ヤ○明○カ○ナ○リ

海上保險者ハ
共同海損精算
ニ付利害關係
ヲ有スルコト
多シ

共同海損債權

Dea. V. 125

Val. V. 265

英國ノ慣例

Dea. V. 133

然ルニ共同海損ノ行爲又ハ救援救助ノ行爲カ爲サレタル場合ニ於テ海上保險者カ常ニ之ニ容喙
シ其精算ヲナスニ當リテモ荷受人又ハ荷送人カ負擔スヘキ額ヲ代リテ負擔スル如キ場合アリ是レ
畢竟保險者ト被保險者トノ間ニ取結ハレタル契約上被保險者カ負擔スヘキ共同海損ノ分擔金或ハ
救援救助ノ費用ヲ保險者カ負擔スルモノナレハ保險者ハ他ノ無保險ノ船主又ハ積荷主ト同様ノ利
害ヲ感スルニ至ル從テ保險者カ之ニ干與スルハ又免レサル所ナリ然リ而シテ共同海損又ハ救援救
助ノ場合ニ當リテ保險者ハ通常ノ船主又ハ積荷主ニ比スレハ利害關係一層重大ナルヲ以テ之ニ容
喙スルコト不當ナラサルハ蓋シ保險者ハ一ノ大荷主ト看ルヲ得ヘク各個ノ被保險者カ共同海損ノ
爲メ他ノ利害關係人ヨリ賠償ヲ得ヘキモノヲ代テ支拂ヒタルカ故ニ保險者ハ其債權ヲ取得シ更ニ
權利ヲ他ノ利害關係人ニ對シテ行使スルニ外ナラサルナリ

共同海損ノ債權ハ或ハ物カ之ヲ負擔ス (in Rem) 可キヤ或ハ人カ之ヲ負擔ス (in Personam) 可
キヤ換言スレハ救助セラレタル物之ヲ賠償スヘキヤ或ハ其所有者之ヲ賠償スヘキヤハ一問題ナリ
現今多クノ國ノ慣例ニヨレハ共同海損ノ債權ハ物カ之ヲ負擔スルコト、ナレリ故ニ其物ヲ拋棄ス
ルトキハ之カ負擔ヲ免カル、モノナリ

英國ノ慣例ハ稍之ト異リタルモノアリ即チ共同海損タル可キ損害ニ付テハ他國ト異ル處無キモ
遭難ニ際シ支出シタル費用ニシテ共同海損タル可キモノハ利害關係者之ヲ負擔ス即チ人之ヲ負擔

U. 78

スルモノナリ尤モ共同海損ノ起リタル場合ニ荷受人カ一旦積荷ヲ受取リタルトキハ忽チ其狀況ヲ變シテ人カ之ヲ負擔スルコト、ナルナリ故ニ積荷ノ引渡ヲ終リタル後ニ於テ損害カ増シタレハトテ其積荷ヲ抛棄シテ共同海損ノ負擔ノ義務ヲ免カル、コトヲ得ス又積荷受取ノ前ト雖モ荷受人カ海損契約書ニ調印チナシタル時ハ積荷ヲ受取リタル場合ト同様ノ結果ヲ生ス然ルニ近來ノ學說ニ從ヘハ共同海損分擔ノ責ハ其積荷カ到達港ニ着シタル時ノ現在ノ價格ヲ限リ人カ之ヲ負擔スルコト、ナレリ本邦改正商法モ亦此說ヲ採用シタルモノニシテ前ニ引用シタル六四二條六四三條及ヒ六四四條ハ之ヲ明カニシタルモノナリ

共同海損ニ對シ保險者ノ負擔スヘキ金額

共同海損ノ場合ニ保險ノ目的物カ別段ノ損害ヲ被ムラスシテ只其共同海損タルヘキ損害ヲ分擔スルニ過サルトキハ保險者ハ其分擔額ヲ填補スルニ止マルハ明瞭ナリ然ルニ自己ノ保險ヲ引受ケタル積荷若クハ船舶等カ共同ノ安全若クハ利益ノ爲メニ犠牲ニ供セラレタル場合ニ當リテ保險者ハ其保險ノ目的物カ負擔スヘキ共同海損ノ分擔額ノミヲ填補スルニ止マルヘキヤ將又被保險者ニ對シテハ其保險ノ目的物カ被ムレル損害ヲ填補シ他ノ積荷若クハ船舶ヨリ賠償ヲ受クヘキ金額ハ保險者代ハリテ之ヲ受取ルヘキヤハ現今各國ニ於テ多少其慣例ヲ異ニスルノミナラズ法律ノ規定亦區々タリ本邦ノ如キ從來ノ例ニ依レハ保險ノ目的物カ共同海損ニ罹リタル場合ノ如キハ英國ノ例ニ倣ヒ保險者ハ被保險者ニ對シテハ其損害ヲ填補シ而シテ被保險者ニ代ハリテ他ノ利害關係者

改商六五五

ヨリ共同海損ノ分擔額ヲ受取ルコト、ナレリ然ルニ改正商法ノ規定ヲ觀ルニ「保險者は被保險者カ支拂ふヘキ共同海損ノ分擔額を填補するの責に任す」トシ保險ノ目的物カ共同ノ犠牲ニ供セラレタル場合ニ付テハ特ニ規定ヲ設ケスト雖モ被保險者カ支拂フヘキ共同海損ノ分擔額ヲ填補スヘキ責任ノミヲ掲ケタルヲ以テ觀レハ立法者ノ精神ハ蓋シ共同海損ノ場合ニハ保險ノ目的物カ犠牲ニ供セラレタルトキト雖モ保險者ハ犠牲ニ供セラレタル損害全額ヲ填補スルヲ要セスシテ其物ノ負擔スヘキ共同海損ノ分擔額ノミヲ填補スルニ止マルモノ、如シ

今之ヲ理論上ヨリ視ルトキハ以上述べル所ノ兩說共其結局ニ至リテハ同様ナル場合多カルヘシ何トナレハ共同海損タルヘキ犠牲ニ供セラレタル保險ノ目的物ノ損害全額ヲ假令保險者ニ於テ一時ニ支拂フト雖モ共同海損精算ノ上ハ其物ノ分擔額ヲ差引キタルモノ、他ノ關係者ヨリ受取ルヘキヲ以テ恰モ其物ノ支拂フヘキ共同海損ノ分擔額ヲ填補スルト同様ノ結果ヲ生スヘシ然レトモ第十八章ニ詳説スルカ如ク共同海損ノ精算定マリタル曉ニ至リテ關係者中實際其分擔額ヲ支拂フコト能ハサルカ如キ場合ヲ生スヘシ勿論共同海損ノ供託金或ハ銀行保險會社等ノ保證アルモノハ斯ル理ナシト雖モ實際ニ於テハ精算成リテ後他ノ關係者ヨリ分擔額ヲ徵收スルハ往々困難ナル場合アリ故ニ保險者ノ地位ヨリ云ヘハ共同海損ノ場合ニ其損害ヲ豫メ被保險者ニ支拂ヒ所謂代位ノ地位ニ立テ他ノ關係者ノ負擔スヘキ分擔額ハ後日精算落成ノ曉ニ於テ之ヲ徵收スルト被保險

共同海損ノ分擔額ヲ止マルルトノ説

獨商 關商 新 八三九
八四三
八四二
八三三
八三九

者カ支拂フヘキ共同海損ノ分擔額ヲ支拂フニ止マルトハ實際ノ利害大ニ相違スル場合アリテ前者ハ後者ニ比シ保險者ニ取リテハ不利益ヲ感スルコト尠カラサルヘシ如此共同海損ノ損害ヲ保險者ニ於テ填補スルニ付兩説ノ分ル、所以ヲ按スルニ保險者ハ共同海損タルヘキ損害ノ場合ト雖モ猶被保險者ニ對シテハ其全額ヲ支拂フヘシトハ説ハ現世紀ニ於テ初メテ唱ヘラレシ所ニシテ前世紀ハ學者ハ斯ル場合ニハ保險者ハ其分擔額ヲ支拂フニ止マルヘキモノトセリ何トナレハ海上保險契約ハ所謂賠償契約ニシテ被保險者カ實際被ムレル損害ヲ填補スルヲ以テ第一ノ目的ト爲スヘキナリ若シ夫レ保險ノ目的物カ共同海損トナルヘキ犠牲ニ供セラレタル場合ノ如キ其目的物ノ被ムレル損害ハ實ハ他ノ關係者ヨリ填補ヲ受クヘキ者ニシテ被保險者ノ被ムルヘキ損害ハ其目的物カ負擔スヘキ共同海損ノ分擔額ニ止マルヘキモノナリ故ニ保險者カ其犠牲ニ供セラレタル損害ヲ支拂フハ理由ニ乏シト云フニアルカ如此説ハ前世紀ニ於テ爲ルニ當リテハ猶此説行ハレ現今ト雖モ猶此主義ヲ主張ヘシ所ニシテ英米兩國ニ於テモ現世紀ノ初メニ當リテハ猶此説行ハレ現今ト雖モ猶此主義ヲ主張スル學者アリ且此精神ヲ以テ法律ノ規定ヲ設ケタル國不尠實際ノ慣例ニ至リテモ此精神ニ則ルモノ歐洲大陸ニ於テハ往々之ヲ視ル獨逸ノ如キハ法律ノ規定ハ以上述フル所ヲ以テ原則ト爲スト雖モ實際之ヲ適用スルニ至リテ前陳ノ如ク海損精算落成ノ曉ニ於テ其分擔者破産ヲ爲ス等ノ場合アルヲ以テ除外例ヲ設ク

共同海損タルヘキ損害ノ全額ヲ支拂フヘシトスル説

(a. E.H. 407
Jan. IV. 204
Des. VII. 410
Des. VIII. 376
Aut. VIII. 830

共同海損ノ損害ハ保險者ト被保險者間ニ於テハ猶他ノ海難ト同視スヘク保險者ハ保險ノ契約ニ因リテ海上ノ危險ヨリ生スル損害ヲ填補スルノ契約ヲ爲セル以上ハ保險者ト被保險者トノ間ニ於テハ其損害カ果シテ他ノ關係者ヨリ分擔ヲ受クヘキモノナルヤ否ヤハ敢テ問ハサル所ナリ故ニ假令其損害カ共同海損タル場合ト雖モ被保險者ニ對シテハ保險者ハ其損害ノ全部ヲ填補シテ若シ其損害カ他ノ關係者ヨリ更ニ賠償ヲ受クヘキ性質ノモノナリシトキハ之ヲ受クルニ止マルヘシトノ議論ハ現世紀ニ至リテ學者ノ初メテ唱フル所ニシテ英國ノ如キハ有名ナル (Dickenson v. Jardine) ノ判決例ニヨリ此説ハ採用セラル、ニ至レリ佛國並ニ白國等ハ此點ニ付商法ノ規定明瞭ヲ欠クヲ以テ異説者ナキニ非スト雖トモ大家ノ所説ニ依レハ多ク此主義ヲ採用セルモノ、如ク又判決例ニ徴スルモ此説ニ從ヘルモノ、如シ伊太利ノ如キモ法典中ニハ明文ヲ缺クト雖モ判決例ハ明瞭ニ此精神ニ依ルヲ示シ又同國一般ノ學說ハ此主義ヲ採用セリト云フ如此共同海損ニ對スル保險者ノ負擔ニ付テハ兩説アリテ各國其學說並ニ法律ヲ全フセス從テ必スシモ其慣例チ一ニセスト雖モ現時ニ於テハ競争ノ結果何レノ地ニ於テモ保險者ハ被保險者ニ對シ其保險ノ目的物ノ被ムレル損害ハ共同海損タルヘキ犠牲ノ場合ト雖モ他ノ單獨海損ノ場合ト同様ニ損害ノ全部ヲ填補シテ後共同海損ノ精算ヲ待テ他ヨリ賠償ヲ受クルノ慣習チナスニ至レリ抑モ保險者ハ被保險者カ支拂フヘキ共同海損ノ分擔額ヲ填補スルニ止マルカ如キハ前世紀若クハ現世紀ノ初メニ於テ

ルカ如ク共同海損ノ精算簡單ニシテ時日ヲ要スルコト少ナキ場合ニアリテハ被保險者ニ取リテモ其精算ノ終了ヲ待ツハ非常ノ迷惑ニアラサルヘシト雖モ現今ノ如ク共同海損ノ精算ハ通例長日月ヲ要シ甚シキニ至リテハ數年ノ後ニ至リテ初メテ結了ヲ視ルカ如キ次第ナルヲ以テ被保險者ノ位置ヨリ云ヘハ若シ其精算結了ノ後ニアラサレハ共同海損ノ全額ヲ受クル能ハストセハ非常ノ不便ヲ感スヘシ是レ多クノ場合ニ於テ法律ノ規定ハ保險者ニ便利ナル國ニ於テモ猶競争ノ結果被保險者ノ歡心ヲ得ンカ爲メニ其損害ノ全部ヲ一時ニ支拂フ所以ナリ

改商六五五

以上述フル所ハ何レモ保險價額ノ全部ヲ保險ニ付シタル場合ナリ若シ其一部ヲ保險ニ付シタルトキハ保險金額ノ保險價額ニ對スル割合ニ依リ其填補ノ金額ヲ定ムヘキハ勿論ナリ其他保險價額ニ達スル迄ノ保險ヲ付シタルニ其共同海損ヲ負擔スヘキ價額カ保險金額ニ超過セル場合ニ於ケル保險者ノ填補スヘキ額ニ就テハ第十八章ニ於テ之ヲ詳説スヘシ

以上共同海損ニ關シ其大略ヲ述ヘ了レリ唯茲ニ其精算ニ付テハ未タ何等ノ説明ヲモ爲サスト雖モコハ單獨海損ノ精算ト共ニ第十八章ニ於テ之ヲ説明スヘシ

第八節 單獨海損(Particular Average)及ヒ全損(Total Loss)

單獨海損

單獨海損トハ任意ノ結果ニ非スシテ船舶又ハ積荷ニ生シタル損失損害及ヒ費用ニシテ其所有者カ各別ニ負擔スルコトヲ要スルモノヲ云フ換言スレハ海損中共同海損ニ屬セサルモノハ皆之ヲ單獨海損ト看做スコトヲ得ルモノナリ

單獨海損モ亦費用ヲ含ム

單獨海損ト看做スコトヲ得ルモノナリ

共同海損ハ危險ノ起レルニ際シ犠牲ニ供セラレタル損害ノミナラス其結果トシテ生スル費用ヲ包含スルカ如ク單獨海損モ亦其物ノ有形上ニ被レル損害例ヘハ海水侵入ノ爲メ濡荷トナリタルモノト其結果ヨリ生シタル費用即チ救助費ノ如キモ又之ヲ包含ス而シテ單獨海損ト共同海損トハ其兩者極端ナル場合ニ於ケル區別ハ一目瞭然タルモノアレトモ又他ノ一面ニ於テハ其間髪ヲ容レサル場合少シトセス而カモ共同海損ナラサル海損ハ皆單獨海損ト看做スモノナルカ故ニ前者ノ解釋ノ廣狹ニ依リ後者ノ區域モ從テ縮スルモノナリ尙今日ノ如ク共同海損ニ付各國其法律慣習ヲ異ニスル以上ハ單獨海損モ又然ラサルヲ得サルカ故ニ甲國ニテハ單獨海損ト看做サル、モノモ乙國ニ於テハ却テ共同海損トシテ處分セラル、奇觀ナキニシモアラス

單獨海損ニ付キテハ往昔各國共ニ其研究甚タ粗雜ニシテこんしゆら、せら、めいるヲ初メトシ其他古代ノ法律命令等之ヲ規定スルモノ無シ是レ共同海損ニ屬セサル損害費用ハ古來各自ノ負擔スヘキモノトシテ別ニ異議ヲ生セザリシニ因ルモノナリ其後ニ至リテモ法律中單獨海損ニ關スル規定ハ之ヲ共同海損規定ニ比スレハ極メテ僅少ナリ蓋シ其一面ヲ知レハ他ノ一面ハ自ラ推知スルニ難カラストノ理由ニ出テタルモノナラン本邦ノ如キモ舊商法ニハ二三ノ單獨海損規定アルモ改正商法ニ於テハ全ク之ヲ省キ其海損章中ニハ唯共同海損ニ關スルコトノミヲ規定シ單獨海損ニ

付キテハ毫モ規定スル所ナシ

全損

全損ニ付テハ本邦法典中何等ノ規定ナシト雖モ其字義ノ示ス所ニヨレハ保險ノ目的タル利益カ全ク損失ニ歸シタル場合ヲ云フモノニシテ全損中ニモ之ヲ細別スルトキハ一部ノ全損 (Partial

Loss or Total Loss of a Part) ト全部ノ全損 (Total Loss) トアリ前者ハ各國トモ之ヲ單獨海損

中ニ加ヘテ取扱フヲ常トシ後者ノミ之ヲ全損ト云ヘリ

全損ハ外形ノ如何ニ依ラズ

元來全損ト云フトキハ保險ノ目的タル利益カ全ク滅失シタルトキノミヲ意味スルカ如クナレトモ其目的タル利益カ尙形態ヲ存スルトキノミ於テモ之ヲ全損トスルコトアリ例ヘハ船舶難破ニ及ヒ

損害ノ箇處夥シク之ヲ修繕セントセハ船舶ノ價額以上ノ費用ヲ要スルカ如キ場合換言スレハ最早

船舶トシテ價値無ク只鐵片若クハ木片トシテ所謂潰シ値段ノ外有セサルニ至リタル如キ場合ニハ

ヨシ外形上ハ船舶ト見ルヲ得ヘシト雖モ實際上船舶トシテハ全損ニ歸シタルモノト言ハサル可ラ

ス其他積荷カ全ク其本來ノ用途ヲ失ヒタル如キ場合モ其外形ノ如何ニ拘ラス之ヲ全損ト認ムルカ

如シ

英國ニ於ケル全損ノ類別

皆滅全損

英國並ニ英國ノ法律慣例ニ重キヲ置ク國ニ於テハ全損ヲ別ツテ皆滅全損 (Absolute Total Loss or Actual Total Loss) 及ヒ委縮全損 (Constructive Total Loss) ノ二トナス而シテ皆滅全損トハ保險ノ目的カ全ク滅失シタル場合ヲ云フ例ヘハ船舶及ヒ積荷カ千尋ノ海底ニ沈ミタル場合ノ如ク

HC art. 71
(a)
b) H. 738
c)

委縮全損
Art. 11, 951

救援ノ手段ヲ施スニ由ナキトキ或ハ船舶カ失踪シタル場合ノ如キモ此中ニ合マル、コトアリ尙其形態ノ幾何ヲ存シ辛フシテ物体ノ何物ナルカヲ識別シ得ヘキ場合ニ於テモ其用途カ全ク異リタルトキハ之ヲ皆滅全損ト認ムルコト尠カラス次ニ委縮全損トハ保險ノ目的タル利益カ其形態ヲ存シ明カニ何物ナルカヲ認定シ得ヘキモ之ヲ原形ニ復セントスレハ多額ノ費用ヲ要シ收支相償ハスサリトテ損害ヲ受ケタル儘ニテハ其効用極メテ少ナキ場合ヲ云フ換言スレハ後章ニ説明スル委付ノ手續ニ依リテ保險者ヨリ賠償ヲ受クルコトヲ得ル場合はレナリ

歐洲大陸ニテハ委縮全損ヲ認ムル必要無シ

歐洲大陸諸國ノ如ク委付ニ付キ法律上ノ規定アル所ニテハ全損ヲ斯ノ如ク區別スル必要ナク所謂委縮全損ノ起リタル場合ニ於テモ之ヲ全損ノ一部ト認ムルコト無ク法律ノ規定若クハ保險證券ノ條項ニ從ヒ保險者ハ委付ヲ引受ケ保險金全額ヲ支拂フコト、ナレルカ故ニ之ヲ以テ皆滅全損ト相對立スルモノト思考セサルコト多シ本邦ニ於テハ從來施行ノ法律無カリシヲ以テ主ニ英國ノ慣例ニ倣ヒタリ、雖モ已ニ商法ノ實施セラル、ニ至リタル後ニ於テハ之ニ從フヲ當然トスルカ故

ニ勢ヒ英國ノ慣例ヲ脱シ歐洲大陸諸國ノ慣例ニ移ラサル可ラス而シテ歐洲大陸諸國中全損ニ付キ法律ノ規定アルハ獨國其他之ニ倣ヘル國ニシテ其規定ニ從ヘハ船舶又ハ積荷カ救援ノ望無キマテニ海底ニ沈ミ又ハ破壊セラレ之ヲ原形ニ復セントスレハ到底收支相償ハサルカ如キ場合ハ船舶又ハ積荷ノ全損ニシテ積荷ノ全ク滅失シタルカ如キ場合ハ運賃ノ全損ト定メラル此他保險ノ目的タ

舊商法
第百八十五條
新商法
第百八十六條
至第六〇四條

ントスルヲ救フカ如キ場合ヲ云フ

抑モ海上ニ於ケハ救援救助ハ人命及ヒ財産(主トシテ船舶及ヒ積荷)ヲ以テ目的トスルモノニシテ就中救援ノ場合ハ主ニ船舶及ヒ積荷ニアレトモ救助ノ場合ハ此等ノ外人命ヲモ包含スルコトアリ然レトモ人命救助ハ海上保険ニ關係無キモノナレハ茲ニハ唯船舶及ヒ積荷ノ救援救助ニ付テノミ之ヲ説明セントス

船舶ノ救援
D.L.M. 112
獨商 舊七四二
新七四〇

積荷ノ救援

船員カ自己ノ
乗組メル船舶
ノ救援救助ニ
從事スルノ當
然ノ義務ナリ
Ja. D. 112 119

トセサルコトアリ即チ船中ニハ尙船員ノ殘留スル者アルモ其目的航行ヲ掌ルニアラスシテ只殘務取扱又ハ保管ノ爲メナルトキノ如キ之ヲ救ヒタル場合ニハ救援ト看做サル然レトモ船員皆殘留シ且船長カ之ヲ指揮シ居タル場合ノ如キハ如何ナル危險ヨリ救ヒ出スモコハ救援ニアラスシテ救助ト看做サル可キモノナリ又積荷ノ救援ニハ二個ノ場合アリ即チ一ハ船舶ヨリ離レテ海上ニ漂ヒ居ル物ヲ救ヒタルトキ他ハ難破シタル船舶中ニ殘留シ居ル物ヲ救ヒタルトキ是レナリ

救援救助ハ主トシテ第三者之ヲ行フモノニシテ此場合ニハ別ニ議論ノ起ルコト無シト雖モ若シ船員カ自己ノ乗組メル船舶ノ遭難シタル場合ニ之ヲ救ハシテ爲メ盡シタル努力ニ對シテハ之カ報酬ヲ受クルコトヲ得ルモノナリヤ否ヤハ一問題ナリ多クノ國ニ於テハ之ヲ以テ船員當然ノ職務トナシ別ニ之ニ對シテ救援救助ノ賃銀ヲ支出スルヲ要セストセリ本邦ハ次ニ述フルカ如ク特別法ノ規定ニヨリ此原則ヲ採用セリ然ルニ或國ノ如キハ海員獎勵ノ目的ヲ以テ船員カ自己ノ乗組メル船舶ノ遭難ニ迫レルモノヲ救ヒタルトキハ之ニ盡シタル努力ニ對シ報酬ヲ要求スルコトヲ得ル者トセリ

救援救助ニ關シテハ各國或ハ商法中ニ或ハ特別法ニ之ヲ規定セリ本邦ニ於テモ水難救護法ヲ制定シ以テ水難救護ノ場合ニ於ケル市町村長ノ責務被救護物件ノ處分救護費用等ヲ規定セリ故ニ今此特別法ノ規定ヲ概説スヘシ但シ特別法ニ所謂救護トハ救援救助ノ二ノ場合ヲ包括セルモノノ如シ

海難ノ救護ニ關スル特別法ノ規定ヲ觀ルニ凡船舶ノ遭難ニ際シ船長カ特ニ之ヲ危險ヨリ救ヒ出サントスル場合ハ格別普通遭難船舶ヲ危險ヨリ救ヒ出ス職務ハ最初ニ其遭難ヲ認知シタル市町村長ニ屬ス然リ而シテ遭難船舶アルコトヲ發見シタル者ハ遲滞ナク最寄ニ在ル市町村長若クハ警察官吏ニ報告スヘク警察官吏ニシテ此報告ニ接シタルトキハ之ヲ市町村長ニ通知シ市町村長ハ遭難船ノ現場ニ臨ミ救護ニ必要ナル處分ヲ爲スモノトス尤モ警察官吏ト雖モ市町村長ニ通知ヲ爲セ

本邦ニ於ケル
特別法
獨商前ニ掲
關商 自五五〇八六
四商 自五八四六六
葡商 自五九一六五
英船 自五九一六五
伊同 自五九一六五
(其他略)
市町村長及警
察官吏ノ義務
水 二一

ハ足レリト爲スニ非スシテ必要アラハ市町村長ヲ助ケ又市町村長ノ現場ニ在ラサルトキハ代リテ其職務ヲ執行セサルヘカラス而シテ遭難船舶カ外國ノ國籍ニ屬スルモノナルトキハ遭難認知後市町村長ハ遲滞ナク船舶ノ國籍及名稱遭難ノ事由場所及月日ヲ地方官廳ニ通知セサルヘカ

市町村長ノ權

或場合ニハ船長ノ意思ニ反シテ救護ヲ爲スコトヲ得

水取 五二

人ヲ招集シ物ヲ徵用シ所有地ヲ得
水取 三一
水取 六一

ラス

此クノ如ク市町村長ハ遭難船舶ノ救護ニ關シ重大ナル義務ヲ負フ代リニ此義務ノ完行ヲ容易ナラシムルカ爲メ他方ニハ特ニ至大ノ權能ヲ附與セラル、モノアリ今其重要ナルモノヲ擧グレハ左ノ如シ

救援ハ人命ヲ先ニシ逐次郵便物船内書類其他ノ物品ニ及ホスヘキ順序トスルハ勿論何人ト雖モ船長ノ意思ニ反シテ救護ヲ爲スコト能ハサルヲ原則トス換言スレハ船長カ反對ノ意思ヲ表ハセルニ拘ラス遭難船舶ノ救護ニ從事シタル者ハ後ニ至リ救護費用ノ支給ヲ受クルコト能ハサルナリ然ルニ一ノ例外ハ船舶遭難ノ場合ニ市町村長カ船長ノ人命ヲ保護スル手段ヲ不十分ナリト認メ又ハ船長ニ惡意アリト認メタルトキハ假令船長ノ意思ニ反スルモ之カ救護ノ處分ヲ爲スコトヲ得從テ市町村長ノ指揮ニ從ヒ救護ニ從事シタル者ハ相當ノ報酬即救護費用ノ支給ヲ受クヘシ市町村長ニ此特權ヲ與ヘタルハ人命保護ノ必要上蓋シ至當ノ事ナルヘシ

市町村長ハ救援ニ必要ナル人ヲ招集シ或ハ船舶車馬其他ノ物件ヲ徵用シ或ハ他人ノ所有地ヲ使用スルコトヲ得ヘシ此クノ如クシテ招集セラレタル人ハ市町村長ノ指揮ニ從ヒ救護ニ從事スル義務ヲ有スルノミナラス若シ正當ノ理由ナクシテ其招集ニ應セス又ハ船舶車馬等ノ徵用或ハ所有地ノ使用ヲ拒ミタル者ハ五十圓以下ノ罰金ニ處セラルヘシ

退去拘束等ノ處分ヲ爲スコトヲ得

水 三一

押取物件ヲ捜索シテ之ヲ差押フルコトヲ得

水 八

船内書類ノ提出ヲ命シ又ハ船長ニ在リタル船中ニ在リタル者ヲ訊問シ必要ナル物件ヲ差押スルコトヲ得

水 一〇

水 一四

次ニ市町村長ハ船舶ノ救護ニ不必要ナリト認ムル者又ハ救護ニ妨害ヲ爲シタル者又ハ救護ニ際シ不正ノ行爲ヲ爲シタル者ヲ退去セシムル權ヲ有スルノミナラス此クノ如キ場合ニ暴行ヲ爲シタル者アルトキハ其身體ヲ拘束スルコトヲ得ルハ勿論退去拘束等ノ處分ヲ爲サントスルニ當リテハ或ハ他人ノ助力ヲ必要トスルヲ以テ同時ニ他人ニ助力ヲ命スルコトヲ得ヘシ而シテ正當ノ理由ナクシテ助力ヲ拒ミタル者ノ制裁ハ前項ノ罰金ニ處セラル、ニ在リ

又船舶ノ遭難ニ際シテハ救援ノ混雜中往々遭難物件ヲ押取シテ之ヲ隠匿スル者ヲ生スルハ古來ノ弊風ナリ故ニ市町村長ハ遭難物件ヲ隠匿シタルモノアリト認ムルトキハ其物件ヲ搜索スルコトヲ得ヘク又之ヲ發見シタルトキハ之カ差押ヲ爲ス權ヲ有ス是レ蓋シ弊風排除ノ爲メニ必要ナルコトト謂フヘシ

此他市町村長ハ船長カ提出スル海難報告書ニ認證ヲ與フル爲メ船内書類ノ提出ヲ命シ又ハ船員旅客其他遭難當時船中ニ在リタルモノヲ呼出シ訊問ヲ爲スコトヲ得又救ヒ上ケタル物件ノ性質上持久ノ困難額ノ減少保管ノ危険及保管費用ノ嵩大等ノ虞ナル場合ハ之ヲ公賣シテ其代金ヲ保管スルコトヲ得ヘシ但此クノ如キ場合ニ當リ遭難船舶ノ船長カ其地ニ在ルトキハ市町村長ハ相當ノ期間ヲ定メ右期間内ニ自己カ相當ト認ムル擔保ヲ供シテ物件ノ引渡ヲ請求セサルトキハ之ヲ公賣ニ付スヘキ旨ヲ船長ニ通知セサルヘカラス尤モ遭難船舶ノ所在地カ船籍港ナル時ハ此通知ハ船

水 一七

主ニ宛テ、之ヲ爲シ斯クテ定メタル期間内ニ船主又ハ船長ヨリ物件ノ引渡ヲ請求セサルトキハ初メテ市町村長ハ公賣ノ處分權ヲ得ルモノナリ而シテ此處分權ハ船主又ハ船長カ救援費用ノ納付ヲ怠リタル場合ニ其保管ニ係ル擔保物件又ハ救ヒ上ケラレタル物件ニ對シテモ亦準用セラルヘシ

救援費用ノ金額ヲ定ムルコトヲ得

市町村長ハ又命令ノ規定ニヨリ救援費用ノ金額ヲ定ムルコトヲ得ヘシ尤モ此費用ハ絶對的ニ市

水取 一三五

町村長ノ手加減ニ委子ラル、モノニ非スシテ凡救援費用ナルモノハ

(一) 救援ニ關係シタル者ノ勞務ニ對スル報酬

(二) 救援ニ必要ナル人夫ノ招集土地ノ使用又ハ物件ノ徵用ニ對スル補償

(三) 救ヒ上ケタル物件ノ運搬保管又ハ公賣ニ要シタル費用

等ヨリ成立スルコトハ明ナレトモ此等ノ賃錢費用ノ標準ニ付テハ法文ニ何等ノ規定アルヲ見ス蓋シ運搬保管公賣等ノ費用及土地物件ノ使用等ハ其標準ヲ定ムルコト比較的容易ナレトモ救援ニ從事シタル者ノ報酬ノ如キハ其標準ヲ定ムルコト困難ニシテ決局事實問題ニ屬シ救援ノ難易危険ノ大小及時間ノ長短等ヲ斟酌シテ之ヲ定メサルヘカラス

救援後ニ於ケル市町村長ノ任務

以上ハ遭難船ノ救援ニ付キ市町村長カ有スル權能ノ主ナルモノナリ而シテ之ニ對スル義務ハ概言スレハ完全ニ救援ヲ爲スニ在リ此等義務ノ詳細ハ以下救援後ニ於ケル市町村長ノ任務即チ主

市町村長ハ船及物件ヲ保管セサルヘカラス

水 一
水 一
水 一
同 五

トシテ救ヒ上ケラレタル物件ノ處分ヲ説明スルニ當リ自ラ明白ナルヘシ

市町村長ハ遭難船舶其他救ヒ上ケタル物件及一旦隠匿セラレタル物ヲ差押ヘタルトキハ此等ノ物件ヲ保管セサルヘカラス但其内ニ郵便物アルトキハ遲滞ナク最近ノ郵便局ニ引渡スヘキハ勿論ナリ尤モ前ニモ述ヘタルカ如ク救ヒ上ケタル物件中腐敗變質等ニヨリ久キニ耐ヘ難キ物又長期之ヲ貯フルトキハ著シク其價額ヲ減スル虞アル物或ハ爆發物燃焼シ易キ物等保管上ノ危険アル物又ハ保管ノ費用カ其物件ノ價額ヲ超過シ否ヲサルモ其價額ニ比シ不相應ナル保管費用ヲ要スル物等ハ入札ノ方法ヲ以テ之ヲ公賣ニ付シ其代金ヲ保管スルコトヲ得ヘシ

市町村長ハ救上ケタル物件又ハ公賣ノ所得タル金錢ニ對シ其救援費用ヲ納附セシメ之ヲ所有者又ハ船長ニ引渡シ又假令救援費用ヲ納付セサルモ市町村長ノ相當ト認ムル擔保ヲ供シタルトキハ其全部若クハ一部ヲ引渡スヘキモノナリ但其物件カ船員ノ所持品船員及旅客ノ食料運賃ヲ支拂ハスシテ船中ニ携帶セル旅客ノ手荷物又ハ公賣ノ所得カ公賣費用ヲ償フニ足ラサルコトヲ市町村長ニ於テ認定シタル物ナルトキハ救援費用又ハ擔保ヲ供スルニ及ハスシテ引渡スコトヲ得ヘシ

救援費用ノ請求 水 二
水 二

市町村長カ救援ヲ指揮シル場合ニ其救援ニ盡力シタル者ハ假令其招集ヲ待タサリントキト雖モ相當ノ報酬ヲ受クルコトヲ得ルヲ原則トス此原則ニ亦除外アリ即チ

救援救助ヲ専業トスル者

セル軍艦ノ艦長ハ相當ノ救助費用ヲ請求シ得ヘキ規定アリ

救援救助ハ獨リ市町村長ノ指揮ニ依ル場合ノミナラス遭難者カ殊更ニ依頼シテ救援救助ニ從事セシムルコトアリ是レ所謂英國ノ Employed or Engaged Salvage ニ該當スルモノニシテ海外諸國ニ於テハ遭難船舶ノ船体並ニ積荷ノ救援救助ヲ專業トスル組合會社等アリテ常ニ蒸汽唧筒潜水器其他救援救助ニ必要ナル器具及之ヲ目的トスル船舶等ヲ備ヘ付ケ一朝海難ノ起ルニ際シテハ之ニ依頼セハ直ニ現場ニ出張シ救援ニ盡力スルコトアルヲ以テ此等ノ組合ハ海上保險者ニ利益ヲ與フルノミナラス一般船主貨主ヲ裨益スルコト大ナリ而シテ斯ル組合會社等ニ依頼ヲ爲シタルトキハ其結果ノ如何ニ拘ラス最初ニ契約シタル金額ヲ支拂フヘキハ當然ナリト雖モ遭難ニ際シ之カ救援救助ノ費用ハ其引受者ニ於テ不當ノ申出ヲ爲スコト不尠殊ニ救助ノ場合ニ於テ然リト去レハ海外諸國ニ於テハ假令最初契約ヲ以テ救援救助ノ報酬ヲ定メタルトキト雖モ其額不當ニ失スルトキハ之ヲ正當ノ額マテ減額スルコトヲ得ル旨ヲ法律ニ規定スルモノアリ而シテ此等ハ裁判官ノ認定ニ依ルヘキモノニシテ頗フル公平ナル處置ト云ハサルヘカラス要之救援救助ヲ受ケタルモノハ其効ヲ奏シタルト否トヲ問ハス其勞力ニ應シテ報酬ヲ支拂フヘキハ勿論ニシテ若シ依頼ノ當時其報酬ノ額ヲ定メタルトキハ其額ノ不當ナラサル限り之ニ從ヒ其支拂ヲ爲スヘキモノナリ尤モ依頼ニ應シ救援救助ニ從事スル場合ト雖モ豫メ依頼者ト行爲者トノ間ニ於テ若シ救援救助成效セハ若

Ant. V. 574
獨商
舊七四三
新七四一

Ant. V. 570

救援救助ニハ
ニツノ場合ヲ

千金或ハ救助セシ物ノ幾分ヲ受クヘキモノ一其効ヲ奏セサリシトキハ毫モ報酬ヲ受ケサルヘシトノ契約ヲ爲スコトアリ所謂 *No cure no pay* ト稱スルモノ是レナリ

凡ソ救援救助ノ場合ヲ分テ二ト爲ス即チ豫メ契約ヲ爲シテ救助ヲ受ケタル場合 (*Engaged Salvage*) 及ヒ契約ニヨラスシテ偶然ニ救助ヲ受ケタル場合 (*Voluntary Salvage*) 是レナリ前者ノ費用ニ就テハ既ニ述フルカ如ク例ヘ豫メ費用ヲ定メタル時ト雖モ不當ノ契約ナルトキハ裁判官ノ認定ニヨリ相當ノ金額マテ減額セラルヘキハ條理上至當ト云フヘシ又後者ハ初メ救援救助ニ着手スルニ當リ別段ニ其賃銀ヲ定メサリシ場合ニシテ此等ハ通例示談ニ依ルト雖モ若シ爭ノ起リタルトキハ是レ亦裁判官ノ認メテ以テ至當ト爲ス所ノ費用ハ遭難者ニ於テ之ヲ支拂ハサルヘカササルナリ

本邦ニ於テモ近來遭難ノ頻繁ナルヨリ保險者ハ海外諸國ニ於ケルカ如キ救援救助ヲ目的トスル組合組織ヲ獎勵スルノミナラズ尙自ラ進ンテ費用ヲ投シ其目的ヲ達セントスル計畫アリト聞ク現時本邦ニ於ケル遭難船ノ場合ニ付テハ船舶ト積荷ト區々ニ分レ殊ニ此兩者ハ互ニ利益ノ相反スルコト少カラサルヲ以テ其不便亦甚シ尤モ船主方自己ノ手ヲ以テ遭難船ヲ救援スル場合ニハ積荷ノ救援ノ上ニモ多少ノ便利ヲ與フルコトアルカ故ニ利益ノ相反スルコト甚シカラスト雖モ或ハ船舶ヲ保險者ニ委付シ或ハ公賣等ニ依リテ其所有權ヲ他ニ移轉スルコトアル場合ニ於テハ其讓受人ハ

所謂各自助カルベキモノヲ助クヘシ (Savoir qui peut) トノ格言ニ依リ船舶ヲ幾分ニテモ助ケテ利益ヲ得ントスル傾向アリ

遭難船舶ヲ其儘救護スルカ如キ場合ニハ船中ノ積荷モ從テ救護セラル、ハ勿論ナレトモ或ハだいなまいと使用シテ之ヲ破壊シタル上單ニ鉄片トシテ之ヲ取り或ハ其他ノ方法ニ依リテ船体ヲ所謂潰シトシテ救ヒ出スコトアリ此ノ如キ場合ニ積荷カ尙其船中ニアリ而モ既ニ保險者ニ委付セラレ保險者ハ之ヲ公賣ニ附シテ權利ヲ轉讓シタリトセハ其積荷ヲ買受ケタル者ハ前ニ述ヘタル理由ニ依リ積荷ノミヲ助ケントスルヲ免レス是ニ於テカ兩者其間ニ衝突ヲ來シ紛議ヲ生スルコトアレトモ此ノ如キ場合ニ適用スヘキ法律ノ規定ナク從テ船舶積荷ノ何レヲ先ニ救助スヘキカ一定セサレハ此等ノ權利者ハ宜シク豫メ約束ヲ結ビテ双方ノ便宜ヲ謀リ救護ヲ業ト爲ス者ニ託シ其判斷ニ一任シテ船舶ト積荷トヲ問ハス何レニテモ容易ニ助ケラレ其價值アルモノヲ助ケルヲ以テ當然ナリトス

右ニ述ヘタル如キ場合ノ處分ハ所謂事實問題ニ屬シ其當時ノ事情ニヨリ變更アルヲ免カレサルヘシト雖モ若シ本邦現時ニ於ケルカ如ク當事者双方ノ間ニ衝突ヲ生シタル時ハ船体ヲ救護センカ爲メニ其積荷ニ損害ヲ及ホセル者ニ對シテハ損害賠償ヲ要求スルコトヲ得ヘク又積荷ヲ助ケンカ爲メニ船舶ニ損害ヲ及ホシタル時ハ同上ノ理由ニ依リ一方ニ賠償ノ責アルハ勿論ナルヘシ尤モ海

救護ノ場合ニ
船舶ト積荷ト
利害ノ衝突ト

救護救助費用
ノ債權
Jand II. 616
獨高 舊七五五
新七五三
葡葡六八二
(其他略之)

救助費用ニ付
運賃ノ負擔
V. Alt. V. 51

外ニ於ケルカ如ク慣習上第三者ノ手ニ委ヌル準備整頓スル所ニテハ此ノ如キ憂少カルヘキモ本邦ニテハ宜シク是等ニ付キ特別ノ規定ヲ爲ス必要アルヘシ

救護救助費用ノ債權ニ付テハ共同海損ト全シク物之ヲ負擔スルチ原則トス故ニ救護又ハ救助セラレタル物ヲ抛棄スルニヨリテ其所有者ハ救護救助費用ノ負擔ヲ免カル、モノナリ然レトモ所有者ヨリノ依頼ニヨリテ救護又ハ救助カ行ハレタルトキハ是レ亦其情況ヲ變シ人之ヲ負擔ス換言スレハ如何ナル場合ニ於テモ所有者ハ其支出セラレタル有益ナリシ費用ノ負擔ヲ免カル、コトヲ得サルモノナリ

救護費用ノ分擔方法ニ付テハ船舶及ヒ積荷カ之ヲ負擔スルハ勿論連賃モ亦之カ負擔ヲ爲スヘシトハ一般ノ原則ナリ然ルニ佛國ニ於テハ運賃ハ此負擔ヲ免カルヘシトノ說ヲナス者アリテ曰ク運賃カ救助費ヲ分擔スルニ付テハ法律ノ明文無キノミナラス且航海ノ途中ニ於テ遭難シタルトキト雖モ入らた運賃 (Portita Freight) ナ徴收スルコトヲ得レハ船主ハ運賃ニ對シテ救助費ヲ分擔スルニ及ハスト然レトモ法律ニ明文無キ以上ハ一般ノ原則ニ從ヒ利益ヲ受ケタル者ハ皆之ヲ分擔スルヲ至當トス

遭難カ船長又ハ海員ノ過失ニ原因セルトキ其行爲者カ自己ノ過失ニ付キ責任ヲ負フヘキハ勿論ナリト雖モ元來船長及ヒ海員ハ資産ニ富マサル者多ク結局其船主ハ荷主ニ對シテ損害賠償ノ責ヲ

船主ノ責ニ歸スヘキ海難ニ罹リタル場合ノ救援救助
Carriage

海上ニ於ケル救助ハ陸上ニ於ケルモノト同視スヘカラズ
CARRIAGE

負ハサルヘカラサルニ至ル然レトモ此等ノ中或者ハ所謂船荷證券中ノ除外例ニ依リ船主責任ヲ免ル、カ又ハ除外例中法律ノ規定ニヨリ是認セラレサルモノモ船主ハ其責任ニ對シ船舶及ヒ其運賃ヲ拋棄セハ責任ヲ免ル、コトヲ得ルモノナリ而シテ此ノ如キ場合ニ當リ船主カ積荷ヲ救援救助シタルヨリ生シタル費用ハ之ヲ其荷主ヨリ要求スルヲ得スト、英國ノ慣例ハ頗ル公平ヲ得タルモノト謂ツヘシ、何トナレハ一方ニ荷主ニ對シテ損害賠償ノ責ヲ有スル船主カ他方ニ自己ノ手ヲ以テ其積荷ヲ救援救助シタリトスルモ其費用ヲ要求スルコト能ハサルモノトスルハ至當ナレハナリ然レトモ尙他ノ一面ヨリ觀察スレハ此ノ如キ規定ハ亦其弊害アルヲ免レス即チ若シ船員ノ過失ニ原因スル所ノ遭難生シタル場合ニ於テ船主カ積荷ノ救援救助ニ着手スルモ其費用ヲ要求スルコト能ハストセハ自然之カ救援救助ニ勉メサル惡風ヲ生スヘシ故ニ此ノ如キ場合ニハ一方ニ救援救助者トシテ救援救助ノ費用ヲ要求スルコトヲ許シ他方ニ損害賠償者トシテ其賠償スヘキ分ニ對シテハ船舶ト其運賃トヲ限リトシテ負擔セシムヘク若クハ船荷證券ノ除外例ヲ適用シテ共責ニ任セサルモノ等彼是ノ區別ヲ明瞭ニ立ツルハ最モ其宜シキヲ得タルモノナルヘシ

海上ニ於ケル救助ノ費用ニ付キ説ナナス者アリ曰ク他船カ危険ニ遭遇セルニ當リ之ヲ救助スルハ人類ノ德義上當然ノ事ニシテ例ヘハ何人ト雖モ陸上ニ於テ他人ノ家屋カ火災ニ罹リ居ルニ之ヲ供手傍觀スルハ人情ノ忍ヒ能ハサル所ナレハ必スヤ之カ消防ニ力ヲ至シ家財家具ノ安全ヲ希フナ

ルヘシ而モ此努力ニ對シテ報酬ヲ受クル權利アリト主張スル者無キニアラスヤ殊ニ消防夫ノ如キハ最モ鎮火ニ盡カスル者ナレトモ火災ノ都度其努力ニ對シテ報酬ヲ受クルコトナシ然ルニ海上ニ於テノミ他船ヲ救助シタル爲メニ報酬ヲ受クルハ稍其權衡ヲ失スルモノナリト此說ハ一應理無キニ非サレトモ若シ之ヲ實行スルニ於テハ海上ニ於ケル救助ハ遂ニ行ハレサルニ至ルヤ必セリ何トナレハ海上ニ於ケル救助ト陸上ニ於ケル火災ノ消防トハ固ヨリ危険ノ程度ヲ異ニシ且其費ス所ノ勞力モ亦同日ノ論ニ非ラサルヲ以テ海難ニ際シ他船ヲ救助シタルモノニハ相當ノ報酬ヲ與フルヲ以テ寧ロ至當ナリト云ハサル可ラス

尤モ救援救助ノ費用ニ付キ法律規定ノ設ケラレタル所以ハ稍石ニ述ヘタル理由トハ異ナル所アリ案スルニ歐洲中古ノ時代ニ當リテハ人民未タ全ク野蠻ノ域ヲ脱セス各地沿海ニ於テ遭難船アル毎ニ奪掠竊盜等ノ弊風盛ニ行ハレタルヨリシテ之ヲ防止センカ爲メ一方ニ此等ノ犯罪者ヲ處罰シ他方ニ救援救助ニ從事シタル者ハ其幾分ヲ與フヘシトノ旨趣ニ出テタルナリ蓋シ本邦ニ於テモ舊幕ノ當時ヨリ各沿岸ニハ浦役場ナルモノヲ設ケ遭難船ニ關スル事務ヲ取扱ヒ來リシモ從來ノ經驗ニ照ラシ大ニ迂遠ナルモノアリ然ルニ市町村長ニ一種ノ特權ヲ與ヘ之ヲ任務ト爲シタルハ迅速ノ處分ヲ爲シ得ル點ニ於テ適當ナルノミナス此等ノ弊害ヲ除去スルヲ得而カモ從來最モ恐ル、所ノ救助其効ヲ奏セサル場合ニ於ケル費用ヲ國庫ヨリ補助スルコト、ナリシヲ以テ本邦水難救護法

救援救助費ニ付キ法律規定ヲ生シタル起原
Dec. 1, 1871
1870

ノ發布ノ如キハ海運社界ヲ裨益スルコト尠カラサルヘシ要之水難救護法ノ目的トスル所ハ水難救護ノ場合ニ於ケル市町村長ノ權利義務被救護物件漂流及ヒ沈没品ノ處分及救護費用等ニ付規定セラルモノナリ

救助ヲ以テ船員ノ義務ト看做ス説
伊商一〇〇
Am. V. 53
Inc. II. 171

救助ニ付テハ或ハ之ヲ以テ船長ノ當然ナル職務トナス國アリ或ハ否ラサルアリ蓋シ海上ニ於テ一ノ船舶カ危険ニ切迫シ居ルニ當リ之カ救助ニ盡カスヘキハ敢テ法律ノ明文ヲ俟タストモ德義上將ニ然ラザル可ラスサレハ一般ノ場合ニ救助ヲ以テ船長ノ當然ナル職務ト爲サ、ル法律ニ於テモ衝突ノ場合殊ニ沈没セントスル船舶ニアリテハ人命ハ勿論爲シ得ヘクハ其積荷ヲモ救助スルヲ以テ船長ノ義務ナリト規定スルモノ尠カラス而シテ救助ニ關スル船長ノ義務ニ付テハ一八八八年ぶらつせるすニ開キタル彼ノ國際商法會議ニ於テ一議案トナリ遂ニ衝突ノ場合ニ於ケル救助ニ付テハ各國カ少クトモ法律ヲ以テ義務的ニ制裁ヲ爲サンコトヲ希望スル旨ヲ決議セリ

C. I. B. 256-7

國際間ニ於ケル遭難船舶及貨物ノ取扱ヒハ十六世紀頃ニ至リ舊時掠奪主義ノ面目ヲ一新シテ列國ハ友誼及ヒ道徳上互ヒニ遭難船舶及貨物ヲ保護スル義務アルコトヲ認メ近年多ク條約中ニ之ヲ規定スルモノヲ見ルニ至レリ(日英通商航海條約第十二條日米同第十一條日佛同第十三條日獨第十四條參照其他略之)

第十章 海上保險者填補ノ種類

従前海上保險業未ダ幼稚ナリシ時代ニハ頗ル高率ナル保險料(例ヘハ伊國トふらんだ一地方トノ間ニ保險金額百りらニ付キ保險料二十りら内外ナリキ)ヲ徴收シタル代リニ保險者ニ於テ一度海上保險契約ヲ引受ケタル以上ハ全損ノ場合ハ勿論單獨海損救援救助ノ費用共同海損ノ分擔額等ニ至ルマテ悉ク填補ノ責ニ任スル慣習ナリシヲ以テ被保險者ニ取リテハ大ニ便利ナリキ本邦數年前ニ於ケル海上保險業ノ狀況モ亦之ト大差無ク而カモ同業者間ニ競争ノ行ハレタル結果被保險者ヲシテ保險者ハ比較的低廉ナル保險料ヲ以テ悉皆ノ危険ヲ擔保スヘキモノナリトノ謬信ヲ懷カシムルニ至レリ

如何ナル小額ノ損害ニテモ保險者ノ填補セシ時代アリ

競争ノ結果保險者擔保ノ種類ヲ立ツルニ至レリ
(How. 183
184)

然ルニ斯業ノ進歩日ニ月ニ著シク同時ニ歐米各國ニ於テモ競争ノ結果保險料益々低廉トナリシヨリ保險者ハ其責任ヲ輕クセンカ爲メ元來損害ヲ被リ易キ積荷ハ假令航海中多少ノ損害アルモ之ヲ賠償セサルコト、シ又ハ一般單獨海損ハ擔保セサルコト、シ若クハ總テノ海損ハ擔保セスシテ只全損ノミヲ引受ケ尙或種類ノ危険ハ特別ノ契約アルニ非サレハ之ヲ擔保セスト云フカ如キ規定ヲ設ケ保險證券中ニ條項トシテ之ヲ記載スルニ至レリ船舶ノ保險ニ就テモ猶之ト同様ニシテ保險者ノ側ニ於テハ或ハ其船主ノ信用ノ如何若クハ老顔セル船舶ノ如キニアリテハ航海中海難ニ罹リ

英米ノ慣例

歐洲大陸諸國ノ慣例

タル場合ニ自然其損害ヲ大ニスル虞アルカ若クハ一部分ノ損害ハ常ニ免カル可カラサルカ故ニ或ハ全損ノミノ契約ヲ以テシ又船主ノ側ニ於テモ一部分ノ損害ナルトキハ自ラ之ヲ負擔ス可ク只全部喪失セルトキノミ之方填補ヲ受クルコトヲ欲スルモノアルヘキヲ以テ保險者ハ其引受ノ危険ノ廣狹ニ由リ其保險料ノ率ヲ増減スルニ至レリ尤モ此點ニ付英米兩國ニ於ケルモノト歐洲大陸ニ於ケルモノト實際上ノ趣ヲ異ニシ英國ノ如キハ保險料ノ高低ニヨリ其擔保ノ區域ニ廣狹ヲ設ケ

單獨海損不擔保 (Free from Particular Average: F.P.A.) 單獨海損擔保 (With Average: W.A.) 或ハ全損ノミ (Total Loss Only: T.L.O.) 等トセリ而シテ歐洲大陸諸國ニテハ土地ノ慣習ニヨリ多少ノ相違ハアルモ船舶ノ保險ニアリテハ全部喪失ノトキノミ填補ヲ受クルカ如キ契約ハ今日ニ於テハ漸次其跡ヲ絶テ何レモ英國ニ於ケル單獨海損擔保ノ契約ト同様ニシテ其船主ノ信用ト船舶ノ老類ニ因テ保險料ヲ高低スルニ止マレリ然ルニ積荷ノ保險ニアリテハ大抵積荷ニヨリテ區別シ通常運送中損害ヲ被ルヘキ積荷ノ如キハ一部分ノ損害ハ之ヲ擔保セス又積荷ノ性質上荷造完全ニシテ損害ヲ被ル場合少ナキモノハ一部ノ損害ヲモ擔保シ又極メテ廉價ノ物或ハ常ニ海損ノ起リ易キ物ハ全ク喪失スルニ非サレハ其賠償ノ責ヲ免カル、カ如ク保險證券中細カニ積荷ヲ區別スルカ故ニ從テ保險料ニ等級ヲ立ツルヲ要セス本邦ノ如キハ法律上ノ精神ヨリ云ヘハ歐洲大陸ニ倣ヒタルモノナルニ而カモ實際ニ於テハ從來海上保險ノ業務ニ從事シタル者カ皆英國ノ慣例ヲ取り危

本邦ノ慣例

險擔保ノ如キモ英米ト同様ノ名目下シ貨物ニヨリ區別スルコト無キカ故ニ此間ニ多少相符合セサル所アルモノ今ハ暫ラク實際ニ行ハレ居ル方式ニ重キヲ置キ英米ノ例ニ倣ヒテ之ヲ説明セン

第一節 單獨海損擔保 (With Average 即 W.A.)

コハ從來或海上保險者カ特擔分損擔保、單獨一部海損擔保、分損擔保ト云ヒ又俗ニハ分損ト稱シ來リタルモノニシテ之ヲ單獨海損擔保ト稱スルハ字義ノ上ニ於テ或ハ當ラサル所無キヲ保セスト雖モ畢竟單獨海損ヲモ擔保スト謂フ意ナリ而シテ此ノ如キ名稱ハ獨リ英米ニ於テ唱ヘラレ本邦モ亦之ニ倣ヒタルモノニシテ歐洲大陸諸國ニハ別段之ニ比敵スル格段ナル用語ナシ何トナレハ海上保險ハ海上ノ危険ニヨリ被保險者カ被リタル一切ノ損害ヲ保險者ヨリ填補スルヲ以テ原則トスルモノナレハ特別ナル契約無クシテ海上保險ヲ引受ケタルトキハ此種ノ契約アルモノト看做サルヘク從テ全損ノ場合ニハ勿論單獨海損共同海損及救援救助ノ費用ハ總テ保險者ニ於テ填補スヘキモノトスサレハ此種ノ契約ハ被保險者ニ取り極メテ都合ナルモノナレトモ危險擔保ノ範圍廣キヲ以テ其保險料ハ他ノ單獨海損不擔保又ハ全損ノミノ契約ニ比シテ高價ナルハ亦免レサルヘシ

單獨海損擔保又ハ特擔分損擔保

此種ノ契約ハ積荷ノ保險ニ在テハ被保險者ノ側ヨリ云ヘハ海損ノ起ルコト少ナキ積荷ニ對シテハ其必要少ナク又保險者ノ側ヨリ云ヘハ通常海損ノ起ルコト少ナキ積荷ニ對シテノミ引受ケル所

ニシテ船舶ノ不完全ナルトキ或ハ荷造ノ不完全ナル商品又ハ市價ノ定マラサル積荷等ニ對シテハ通例之カ引受ヲ拒絕セリ現今本邦ノ保險者カ單獨海損擔保ノ契約ヲ以テ保險ヲ引受ケサル積荷ハ左ノ如シ

單獨海損ヲ擔保セラレサル積荷

- 一 石炭
- 二 甲板上ノ貨物
- 三 危險物、藥種、藥品、曹達、硝石、繪具、染料類、兵器、諸器械類、紡績製紙用ノ如キ諸製造器械類ヲ云フ、書畫、書籍、寶石類、骨董品類、細工物、樟腦、昆布其他海草、麻類、食鹽、セメント、石灰、散荷(鹽甕、鹽罈ヲ除ク)其他荷造ヲ用ヒサルモノ若クハ荷造不完全ノ積荷

歐米諸國ニ於テモ單獨海損擔保ノ引受チナス貨物ハ或ハ荷造充分ニシテ所謂錫張二重箱ヲ用フルモノ及ヒ之ニ匹敵スヘキ完全ナル荷造アルモノ、外之ヲ引受ケサルヲ通例トス然レトモ洋ノ東西ヲ問ハス業ノ競争ハ保險者ヲシテ常ニ此ノ如ク嚴格ノ規定ニ從フコトヲ許サス爲ニ或ハ其積荷ノ如何ヲ問ハス單獨海損ヲ擔保スルノ契約ヲ結フコトアリ

最少責任額制限
Fr. II. 222

佛商四〇八
西商八四八
和商六四五
葡商八四五
新商八四五

特例

凡ノ單獨海損擔保ヲ以テ保險契約ヲ爲シタルトキハ一物件一部分ノ損害ト雖モ保險者之ヲ賠償スヘキハ當然ナレトモ船舶保險ニ於テハ其一部ノ損害ノ如キハ自然ノ老類ト之ヲ區別スルコト難ク而カモ此等ノ小損害ハ絶エス生スルモノニシテ其都度之ヲ填補スルハ頗ル煩ニ堪ヘサルヲ以テ通常三分或ハ五分ノ小損害ハ之ヲ填補セス積荷モ同様ノ理ニ基キ其品質ノ如何ニヨリ多少ノ損害ハ常ニ起ルヘキヲ以テ三分、五分、一割、或ハ一割五分又稀ニ五割乃至七割五分以下ノ單獨海損ヲ填補セサルコトヲ豫メ契約スルコトアリ是レ既ニ十六世紀頭ノ法令中ニ於テ其規定アルヲ見ルト雖モ殊ニ十八世紀ノ初期ヨリ一般ニ傳播セル慣習ニシテ名ケテ最少責任額制限(Franchise)ト云フ

而シテ猶現今多クノ國ノ法律ハ又之ヲ規定シ或ル歩合以下ノ損害ニ付テハ保險者ハ特ニ契約ナキトキト雖モ其責ヲ免カル、コト、ナレリ然レトモ法律ノ規定ハ實際之ヲ應用スルニ不都合ヲ感スルコト少カラサルヲ以テ何レノ國ニ於テモ保險證券中ニ特ニ之カ規定ヲ設ク而シテ其最小責任額ハ歩合ノ如キハ蓋シ當局者カ多年ノ經驗ニヨリ其程度ヲ定ムル者ニシテ理論上據ル所アルニ非ス故ニ甲地ニ於テ三分以上ノ損害ハ之ヲ填補スト爲スモ乙地ニ於テハ五分以下ノ損害ヲ填補セスト爲スコトアリテ固ヨリ一様ナラス

然レトモ單獨海損中本船カ座礁衝突火災沈没ノ災ニ罹レルニ因リテ起リタル損害ハ前ノ如キ契約アルニ拘ラス如何ナル小額ニテモ保險者ニ於テ之ヲ填補スル慣習英國ニ行ハレ現今其他ノ國ニ於テモ稍之ニ類スル慣例ノ行ハル、ニ至レリ

最少責任額制限ハ價額ニ就テ云フモノナリ

改商六六八同六六九

救護救助ノ費用ハ共同海損額ニ依リテ算スルハ最モ少ク責任額ニ依リテ算スルハ最モ多ク
佛商四〇八
Y. 151
V. 407
470

然リ而シテ茲ニ所謂何割又ハ何分トハ貨物ノ價額ニ付テ云ヘルモノニシテ其分量ニ付テ云ヘルニハ非ス例ヘハ五分以上ノ單獨海損擔保ノ契約ヲ以テ海上保險ニ付シタル百俵ノ米カ航海中二十俵瀕チ生シタルトキ其分量ヨリ云ヘハ損害五分以上ナリト云フヲ得ヘキモ其被害額ニシテ五分ニ達セサレハ保險者ハ填補ノ責ニ任セス斯ノ如ク損害ノ程度ヲ計ルニハ救護救助ノ費用ヲ加算セサルヲ常トス何トナレハ此等ノ費用ハ其額ノ多少ニ拘ラス習慣上保險者ニ於テ支拂フヘキモノナレハナリ又茲ニ何割若クハ何分ト稱スルハ其積荷ノ保險價額ニ付テ云フモノニシテ保險金額ヲ標準トシタルモノニ非ス尤モ通常積荷ニアリテハ其陸揚港ニ於テ其積荷カ毀損シタル情況ニ於ケル價額ノ毀損セサリシ情況ニ於テ有ス可カリシ價額ニ對スル割合ヲ標準トスルハ一般ノ慣例ナリ而シテ其陸揚港ニ於ケル陸揚當時ノ保險價額ト保險金額トハ積荷ニアリテハ殆ント大差ナキ場合多シト雖モ船舶ノ如キ保險價額ハ保險金額ヨリモ遙カニ大ナルコトアルモノナレハ或ハ初學者ノ疑惑ヲ起サンコトナ虞レ茲ニ之ヲ附記ス

安、保、九

共同海損ノ損額ハ單獨海損ノ損額トシテ保險者ノ最小責任額ヲ定ム可キモノナルヤ

Pr. 1. 104's
Mans. 1264

R. 71-A. 30

之ヲ以テ保險價額ニ比較スル慣例アレハ英國及本邦ニ於テハ之ヲ各別トシテ保險者責任ノ區域ヲ定ム而シテ單獨海損ト見做サル可キ救護救助ノ費用ニ就テモ多クハ國ニ於テハ之ヲ最小責任額ノ計算中ニ加算セス然ルニ被保險物其物カ共同海損タル可キ犠牲ニ供セラレ且同時ニ單獨海損ニ罹リタル場合ニ保險者ノ最小責任額ヲ定ムルニ付英國ニテハ一ノ問題ヲ惹起シタルコトアリ夫ハ共同海損ト海上保險トノ關係ニ於テ既ニ詳説セルカ如ク英國ニ於テ有名ナル一ノ判決例(Dickenson v. Jacine)ニ依テ共同ノ安全ノ爲メ犠牲ニ供セラレタル保險ノ目的物ノ損害ニ付保險者ト被保險者トノ間ニ於テハ其損害ノ全部ヲ填補ス可キモノナリト決定セルヲ以テ一八七四年倫敦ニ於ケル海損精算者大會ニ於テ左ノ決議ヲ爲セリ

共同ノ安全ノ爲メニ投荷サレ又ハ犠牲ニ供セラレタル積荷ニ付其保險者ノ保險金額ニ對スル直接ノ責任及共同ノ安全ノ爲メニ犠牲ニ供セラレタル船舶及其屬具(Ships' Material)ニ付テ其保險者ノ直接ノ責任ハ之ヲ單獨海損トシテ取扱フ可キモノトス云々

此決議ニ依レハ單獨海損擔保ノ船舶保險ニアリテ(單獨海損擔保ノ契約ニアリテモ其保險金ノ百分ノ三以下ノ損害ハ保險者之ヲ填補セサル慣習アリ)其船舶カ共同海損タル可キ損害ト純粹ノ單獨海損タル可キ損害ト並ヒ起リタル場合例ヘハ船舶カ暴風雨ニ遭遇シ既ニ船体ノ一部ニ損害ヲ被ムリタルニ錨ヲ投シ其難ヲ免レタルモ其錨ハ終ニ之ヲ失ヒタリト云フカ如キ場合ニ船舶ノ暴風

R-79-A. 24

兩ヨリ被ムレル損害ハ以テ百分ノ三ニ達セス然ルニ此錨ヲ失ヒタル損害ヲモ之ヲ合算スレハ百分ノ三以上トナル場合ハ共同海損ト單獨海損トヲ合算シテ保險者ノ最小責任額制限ヲ定ム可シト謂フニアリ換言セハ海損精算者協會ノ決議ノ要旨ハ被保險者ト保險者ノ間ニアリテ此錨ヲ失ヒタル損害ハ縱令共同海損ノ性質ノ者ニセヨ單獨海損トシテ之ヲ取扱ヒ兩者ヲ合算シテ保險者ノ最小責任額ヲ定ムル者トナスナリ而シテ右ノ發議ハ彼ノ有名ナルリチャード・ローンズ(R. Lowndes)氏ノ爲セル所ニシテ斯業者中鏘々タルベイリー(Beylie)氏ノ贊成ヲ得議題トナリシ者ニシテ滿場一致ヲ以テ之ヲ可決セリ當時ろーんず氏ノ如キハ保險者ハ勿論法律家ト雖モ此決議ニハ多分異存ナカル可シト迄揚言セル位ニシテ爾來英國ニ於ケル海損精算者ハ其協會ノ規則ト確定シタル前述ノ方法ニ基キ精算ヲ行ヘリ然ルニ當時ノ會議ニ出席セシ名譽會員リーすれー(Leslie)氏ノ如キ曩ニハ此決議ニ贊成セシニ拘ラス精算者カ之ニ依テ爲シタル精算ニ對シ異議ヲ唱ヘタルヲ以テ海上保險者並ニ海損精算者間ニ漸ク一問題タラントセリ其異議ハ示談ノ中ニ終了セリト雖モ將來ノ例トナル可キ事ナルヲ以テ精算者中漸ク之カ研究ヲ始ムルモノアルニ至レリ當時有名ナル辨護士等ノ意見ヲ徵シタルニ何レモ皆合算ス可カラストノ說ナリシヲ以テ一八七九年ニばーる(Powell)氏ノ名ヲ以テ前記規定ノ廢止案ヲ精算者協會ニ呈出シタルモ反對者多ク猶一八八三年頃(Hog)氏ノ名ヲ以テ同様ノ發議ヲ爲シタルモ是亦否決ニ終レリ前後兩會トモ此動議ニ贊成シタルハ僅カニ

R-79-A. 21

R-83-A. 42
83

M. N. Q
VIII. 87

Asp. VI. 435

一二票ニ過キス以テ英國ニ於ケル斯業ニ關係セル者ノ意向ヲトスルニ足ル當時之カ反對ヲ唱ヘタルモノ、中ニハ之ヲ條理上ヨリ論セルモノト實際上ノ便利ヨリ主張セルモノトアリ後者ハ暫ク之ヲ措キ前說ニ從ヘハ凡ソ保險者カ其被保險物ニ付共同海損トシテ填補ス可キハ其共同海損ノ分擔額ニ止マル可キ慣例ナリシカ (Dickenson v. Jardine) ノ判決ニヨリ共同海損トナル可キ損害ニテモ被保險者ト保險者ト間ノニ於テハ他ノ海損ト毫モ異ナルコトナキヲ以テ其損害ノ全額ヲ支拂フ可キコト確定セル以上ハ是レ即チ他ノ單獨海損 (Particular Average) ト全様ニ見做ス可キモノナリ故ニ之ヲ單獨海損トセハ單獨海損不擔保ノ契約ノ時ヲ除クノ外保險者ハ其被保險物遭難ニ罹リタルトキハ共同海損ノ性質ナルト單獨海損ノ性質ナルトヲ論セス海難ヨリ被ムル被保險者ノ損害ヲ填補ス可キナリ而シテ單獨海損不擔保ノ契約ナル時ハ保險者ハ其共同海損ノ精算成リテ初メテ其物ノ負擔ス可キ共同海損ノ分擔額ヲ支拂フニ止マルナリ故ニ保險者ト被保險者トノ間ニアリテハ其損害カ共同海損ノ性質タルト否トハ敢テ問フ所ニ非スシテ同シク之ヲ單獨海損ト見做ス以上ハ之ヲ合算スルニ於テ何ノ不可アランヤト云フニアリ此理由ニヨリ一八七四年以後ハ多少異論アリシニ拘ラス英國ニ於テ此規定ニ基キ精算者ハ精算ヲ爲シ保險者ノ多クモ之ニ依テ損害ヲ填補セリ然ルニ一八八八年ニ至リ一ノ訴訟起リ (Pice v. Al. Small Damage Ins. Association) 控訴院ノ判決ニヨリ英國ニ於ケル海損精算者協會ノ規定ト反對ナル判決アリシヲ以テ一八八九年ノ