

ルモノナレハ舊義務ノ消滅ハ即チ新義務發生ノ原因ナリ又新義務ノ發生ハ舊義務消滅ノ原因ナリ然レハ此新舊二個ノ義務タル要素ノ一ヲ缺クモハ更改ハ其効ヲ生スルコトヲ得サルナリ又舊義務カ停止又ハ解除ノ條件附ナルモハ假令新義務ノ單純ナルモ更改ハ條件附ナリ若シ舊義務ニ附着スル停止條件ノ成就セス又ハ解除條件ノ成就スルモハ舊義務ハ嘗テ存シタルコトナシト做スモノナレハ更改ハ義務ニシテ消滅スヘキモノナキヲ以テ此舊義務ト同シク嘗テ成存セサルモノト爲ルナリ此停止條件附ノ更改ニ付キ一例ヲ擧ケンニ若シ何某カ一个年内ニ結婚セハ余ハ汝ニ一萬圓ヲ與フヘシト約シタル後ニ其一萬圓ニ代ヘテ余ノ家屋ヲ汝ニ與フヘシト義務ノ目的ヲ代フルノ合意即チ更改ヲ爲シタル場合ニ於テ若シ何某カ一个年内ニ結婚セサリシモハ舊義務ニ附着セシ條件ハ成就セサリシナリ然レハ

一萬圓ヲ與フヘキ舊義務ハ嘗テ成存セサリシモノト做スヘキヲ以テ之ニ代ハルヘキ家屋ヲ與フルノ新義務ハ發生ノ原因ヲ缺キ發生スルヲ得サルナリ然レモ若シ何某カ一个年内ニ結婚セシモハ條件ノ成就シ隨テ一萬圓ヲ與フルノ義務確定シ新義務發生ノ原因存スルニ因リ更改モ亦成就スルナリ又更改ノ一要素タル新義務カ條件附ナルモハ舊義務ハ單純ナリト雖モ亦更改ハ同一ノ條件ニ從フモノトノ推定ヲ受クルナリ然レハ新義務ニ附着セル條件ノ停止條件ナルモハ其成就シタルニ非サレハ更改ハ成立セス又其條件ノ解除條件ナルモハ其成就セサルニ非サレハ更改ハ成立セサルナリ何トナレハ若シ停止條件ノ成就セサルモハ新義務ハ成立スルコトヲ得ス又解除條件ノ成就シタルモハ既ニ成立スル新義務ハ爲メニ消滅スヘキヲ以テ舊義務消滅ノ原因ヲ缺ケハナリ爰ニ

解除條件附ノ更改ニ付キ一例ヲ舉ケテ例ヘハ余ハ汝ニ對シテ一萬圓ノ單純義務ヲ負擔セリ此一萬圓ニ代ヘテ余ノ家屋ヲ與フヘシ然レモ若シ一个年内ニ何某カ外國ヨリ歸國セハ此家屋ヲ與フルノ義務ハ消滅スヘシトノ條件ヲ加ヘテ合意ヲ爲シタリトセン然ルニ若シ何某カ右ノ期間内ニ歸國シタルモハ新義務ハ解除條件ノ成就ニ因テ消滅スルヲ以テ舊義務ハ其消滅ノ原因ヲ缺キ依然トシテ成存スヘキナリ然レモ若シ右ノ期間内ニ何某カ歸國セサリシモハ條件ハ成就セサルニ因リ新義務ハ確定シ隨テ舊義務消滅ノ原因存スルヲ以テ更改ハ成就スヘキナリ

舊義務ノ條件附ノ場合ナルト新義務ノ條件附ノ場合ナルトヲ問ハス更改ヲ爲ス當事者カ更改ヲシテ同一ノ條件ニ從ハシメサリシトノ證據アルモハ假令舊義務ニ附着スル停止條件ノ成就セス又ハ新義務ニ附着セル解除條件ノ成就シタルモ雖モ更改ハ其効ヲ生スヘキナリ例ヘハ余ハ汝ニ若シ余ノ家屋ヲ賣却シテ其代價十萬圓ヲ得タランニハ一萬圓ヲ與フヘシトノ舊義務ニ代ヘテ千圓ノ價額アル余ノ別荘ヲ汝ニ與フヘシトノ單純義務ヲ約シタル場合ノ如キハ其舊義務ノ目的ト新義務ノ目的トヲ比較スルモハ其間ニ於テ著大ノ差アルヲ明瞭ナリ而シテ此目的ノ差異アル事情ハ以テ舊義務ニ附着セシ停止條件附ナルニ拘ハラズ更改ハ此條件ニ從ハシメスシテ單純ニ之ヲ爲サントシタル當事者ノ意思ヲ證スルニ足ルヘシ簡言スレハ此更改ハ射倖ノ性質ヲ帶ヒ若シ舊義務ニ附着スル條件ノ成就セサルモハ債務者ハ千圓ノ損失ヲ受クヘク又其條件ノ成就シタルモハ債權者ハ九千圓ノ損失ヲ受クヘキナリ然レモ假令舊義務ニ附着セシ條件成就セス隨テ其義務ノ成存セサリシト做スニ拘ハラズ更改ハ當事者ノ有セシ射倖

ノ意思ヲ以テ其原因トシ其効ヲ生スヘキナリ而シテ當事者カ右ノ場合ニ於テ單純ナル更改ヲ爲サント欲シタルトハ直接ノ證據ニ依ラス事情ニ依テモ之ヲ證スルヲ得ヘキナリ

第四百九十四條 舊義務カ初ヨリ法律上成立セス又

ハ法律ノ定ムル原因ニ由リテ消滅シ若クハ取消サレタルトキハ更改ハ無効ニシテ新義務ハ成立セス又新義務カ其成立及ヒ有効ニ要スル法律上ノ條件ヲ具備セサルトキハ舊義務ハ存在セス
右孰レノ場合ニ於テモ當事者カ自然義務ヲ法定義務ニ又ハ法定義務ヲ自然義務ニ變セント欲シタル證據アルトキハ此限ニ在ラス

〔義解〕(五三) 本條ハ更改ノ要素タル舊義務成立セス又ハ消滅シ若ク

ハ取消サレタル場合及ヒ新義務ノ成立セス又ハ取消サレタル場合ニ於ケル更改ノ効力如何ヲ規定セリ
舊義務カ其成立ニ必要ナル條件例ハ原因ノ合法ナラス又ハ目的ノ各人カ處分權ヲ有セサルモノナルカ爲メ成立セス又ハ法律ノ定ムル原因例ハ辨濟若クハ履行ノ不能ニ因リ消滅シ或ハ承諾ニ瑕疵アリテ無効ナルカ爲メ取消サレタルキハ新義務ハ其發生ノ原因タル舊義務ノ消滅アルヲ得サルニ因リ成立セス即チ更改ハ其効ヲ生スルヲ得サルナリ故ニ例ハ舊義務カ初ヨリ其成立ノ條件ヲ缺クヲ以テ成立セス又ハ其成立シタルモ辨濟若クハ履行ノ不能ニ因リ消滅シタルニ拘ハラス債務者ノ相續人カ舊義務ノ成立シ若クハ消滅セサルモノト思料シテ之ニ代ハルヘキ新義務ヲ約シ又ハ舊義務カ取消ノ原因ヲ包有スルニ因リ其無効ノ言渡アリタルニ拘ハラス債務者ノ相續人カ其

取消ト爲リタルヲ知ラスシテ之ニ代ハルヘキ新義務ヲ約シタルモハ其新義務ハ前述ノ理由ニ因リ成立セス即チ更改ハ無効ナリ又舊義務カ成立シ且銷除ノ原因ヲモ有セサルモト雖モ新義務カ其成立ニ要スル條件ヲ具備セサル場合例ヘハ各人ノ處分權ヲ有セサル物ヲ目的ト爲スニ因リ成立セサル場合ニ於テハ更改ハ其効ヲ生セサルナリ何トナレハ新義務カ成立ニ要スル條件ヲ缺クニ因リ成立セサルヲ以テ舊義務ノ消滅スル原因アラサレハナリ又新義務カ有効ニ要スル條件ヲ具備セサル場合例ヘハ之ヲ諾約スル者ノ無能力者ナルニ因リ銷除ノ原因ヲ包有シタル場合ニ於テ其銷除ノ原因ニ基キ取消ト爲リタルモハ更改ハ其効ヲ生セサルナリ何トナレハ新義務ノ取消ト爲リタルモハ舊義務ノ消滅スル原因アラサレハナリ

舊義務カ法律上成立セス若クハ法律ノ定ムル原因ニ由リテ消滅シタル

ル場合及ヒ新義務カ法律上成立セサル場合ニ於テハ當事者ノ意思如何ニ拘ハラス更改ヲ生スルヲ得サルヤ論ヲ俟タス何トナレハ更改ニ因テ消滅スヘキ義務ノ存セス又舊義務ニ代ハルヘキ新義務ノ發生セサレハナリ然レモ舊義務カ銷除ノ原因ヲ包有シ又ハ新義務カ銷除ノ原因ヲ包有シタル場合ニ於テハ當事者ハ其銷除ノ原因アルヲ知リテ舊義務ヲ新義務ニ變更スルノ合意ヲ爲シタルモハ其合意ニシテ有効ニ要スル條件ヲ具備スルニ於テハ更改ハ有効ニ成立スルナリ又法定義務ノ取消若クハ時効ニ因リ自然義務ト爲リタルモノ又ハ法定ノ承諾ヲ阻却スル錯誤ノ爲メ若クハ目的ノ指定ノ欠缺等ノ爲メ初ヨリ無効ナル合意ニ因リテ生シタル自然義務第五百六十五條ヲ法定義務ニ變シ又ハ法定義務ヲ自然義務即チ法律上履行ヲ要求スルヲ得サル義務ニ變セント欲シタル證據アルモハ更改ハ之ニ因テ消滅シ又ハ發

生スヘキ義務ノ不完全ナルニ拘ハラス成立スヘキナリ何トナレハ第一ノ場合ニ於テハ良心上強要セラルヘキ債務ヲ消滅セシメントスル意思ハ即チ法定義務發生ノ原因ト爲リ又第二ノ場合ニ於テハ法定義務ヲ消滅セシメントスル意思ハ即チ良心上強要セラルヘキ義務發生ノ原因ト爲ルヘケレハナリ

第四百九十五條 舊義務ヲ更改スル爲メ異議ナク又ハ異議ヲ留メスシテ有効ニ新義務ヲ諾約シタル債務者ハ其了知セル舊義務ノ無効ノ理由ヲ以テ債權者ニ對抗スルコトヲ得ス
債權者カ次條ニ從ヒ舊債權者ノ囑託ニ因リ新債權者ニ對シテ義務ヲ諾約シタルトキモ亦同シ

〔義解〕(五四) 本條ハ債務者カ舊義務ノ無効ニ付キ異議ナク又ハ異議

ヲ留メスシテ新義務ヲ諾約シタルハ其無効ノ理由ヲ援用スルコトヲ得サル旨ヲ定ム

債務者ハ更改ノ當時ニ於テ舊義務カ消除ノ原因ヲ包有シタルコトヲ了知スルニ拘ハラズ異議ナク又ハ異議ヲ留メスシテ適法ニ新義務ヲ諾約シタルハ其無効ノ理由ヲ以テ債權者ニ對抗スルヲ得サルナリ何トナレハ其無効ノ原因ヲ了知スルニ拘ハラズ異議ナク又ハ異議ヲ留メスシテ新義務ヲ諾約シタルハ即チ默示ノ追認ヲ爲シテ新義務ヲ諾約シタルモノナレハナリ

又債務者カ舊債權者其人ト義務ノ目的又ハ原因等ヲ代ヘテ更改ヲ爲スニ非スシテ舊債權者ノ囑託ニ因リ新債權者ニ對シテ義務ヲ諾約シタル場合ニ於テ舊債權者ニ對スル債務ノ無効ヲ了知スルニ拘ハラズ異議ナク又ハ異議ヲ留メスシテ右ノ義務ヲ諾約シタルハ舊義務ノ

無効ノ理由ヲ以テ新債權者ニ對抗スルコトヲ得ス何トナレハ舊債權者ノ囑託ニ因テ新債權者ニ義務ヲ諾約シタルハ亦舊義務ノ無効ヲ援用スルノ權ヲ拋棄シテ更改ヲ爲シタルモノナレハナリ

第四百九十六條 債權者ノ交替ニ因ル更改ハ或ハ舊債權者ヨリ新債權者ニ爲セル囑託ニ因リ或ハ舊債務者ノ承諾ナクシテ新債務者ノ隨意干涉ニ因リテ行ハル

囑託ニハ完全ノモノ有リ不完全ノモノ有リ
第三者ノ隨意ノ干涉ハ下ニ記載スル如ク除約又ハ補約ヲ成ス

〔義解〕(五五) 本條ハ債務者ノ交替ニ因ル更改ノ種類ヲ示セリ
債務者(舊債務者)カ自己ノ債務者(新債務者)ニ自ラ債權者ニ對シテ負擔

スル債務ノ辨濟ヲ諾約セシコトヲ依囑スルヲ囑託ト謂フ此囑託ニ因テ新債務者カ債權者ニ對シ舊債務者ノ負擔スル債務ヲ辨濟セシコトヲ諾約シタル場合ニ於テ債權者カ舊債務者ヲ義務ヨリ免シタルモ更改ハ成立ス而シテ此場合ニ於テハ囑託人(舊債務者)ハ被囑託人(新債務者)ノ債權者ナルヲ以テ二重ノ更改ヲ生ス何トナレハ被囑託人ニ付テハ債權者ヲ變シ又受囑託人(債權者)ニ付テハ債務者ヲ變スレハナリ
今マ述ヘタルカ如ク新債務者カ舊債務者ノ囑託ニ因リ債權者ニ對シ債務ヲ諾約スルニ方リ債權者カ囑託人ヲ義務ヨリ免シタルモハ囑託ハ完全ノモノニシテ即チ此場合ニ於テノミ更改ハ成立ス然レモ若シ舊債務者ヲ免スルノ意思ヲ表セサルモハ囑託ハ不完全ニシテ更改ハ成立セサルナリ此點ニ付テハ次條ヲ講究シテ更ニ説明スル所アルヘシ

爰ニ一言スヘキハ囑託ナル語ハ舊債務者カ新債務者ノ債權者ニ對シテ其負擔シタル債務ノ辨濟ヲ諾約セシテ囑託スルノ意ヲ包有スルノミナラス舊債權者カ債權者ニ新債務者ニ對シテ右債務ノ辨濟ヲ要約セシテ囑託スルノ意ヲ包有スルコト是ナリ

若シ被囑託人カ囑託人ノ債務者ニ非サルカ又ハ其債務者ナルモ自ラ囑託人ニ對シテ負擔スル債額ヲ超過スル債額ヲ債權者ニ諾約シタルキハ被囑託人ハ債權者ニ諾約シタル債務ノ全額又ハ自己ノ負擔ニ超過シタル債額ニ付テハ代理訴權ニ依リ囑託人ニ對シテ求償ヲ爲スコト得ルナリ

新債務者カ舊債務者ノ囑託ヲ受ケタルニ非ス自ラ進メテ債權者ニ對シ舊債務者ノ負擔スル債務ノ辨濟ヲ爲サンコトヲ諾約シタルキハ之ヲ第三者ノ隨意ノ干涉ト謂フ新債務者即チ第三者ノ隨意ノ干涉ヲ爲ス

ニ方リ債權者カ舊債務者ヲ義務ヨリ免シタルキハ更改ハ成立ス然レモ若シ之ヲ免セサルニ於テハ更改ヲ成サ、ルナリ第一ノ場合ハ之ヲ除約ト謂ヒ即チ舊約務ヲ除却シ舊債務者ノ義務ヲ免除セラル、ノ意ヲ表シ第二ノ場合ハ之ヲ補約ト謂ヒ舊約務ニ新約務ヲ追補シ補副スルノ意ヲ表セリ此點ニ付テハ次條ヲ講究シテ更ニ説明スル所アルヘシ

隨意ノ干涉ノ除約ヲ成スト補約ヲ成ストヲ問ハス新債務者ハ舊債務者ノ委任即チ囑託ナクシテ之ニ代ハルカ爲メ債權者ニ對シ舊債務者ノ負擔スル債務ヲ辨濟セシテ之ヲ諾約スルモノナレハ即チ事務管理者タルニ外ナラス然レハ若シ新債務者カ債權者ニ對シ諾約ヲ爲シ辨濟シタル金額ノ自己ノ舊債權者ニ對シテ負擔スル債務ニ超過シタルキハ其超過額ニ付テハ不當利得取戻ノ訴ヲ以テ舊債權者ニ求償ヲ爲ス

トテ得ヘシ又新債務者カ舊債務者ノ債務者ニ非サル場合ニ於テハ同一ノ訴ヲ以テ債權者ニ辨濟シタル金額ニ付キ求償ヲ爲スコトヲ得ヘシ

第四百九十七條

債務者カ明カニ第一ノ債務者ヲ免

スルノ意思ヲ表シタルトキニ非サレハ囑託ハ完全ナラスシテ更改ハ行ハレス此意思ノ無キトキハ囑託ハ不完全ニシテ債權者ハ第一第二ノ債務者ヲ連帶ニテ訴追スルコトヲ得

第三者ノ隨意干涉ノ場合ニ於テ債權者カ舊債務者ヲ免シタルトキハ除約ニ因ル更改行ハル之ニ反セル場合ニ於テハ單一ノ補約成リテ債權者ハ債務ノ全部ニ付キ第二ノ債務者ヲ得然レトモ此債務者ハ連帶ノ義務ニ任セス

〔義解〕(五六) 本條ハ囑託ニ因テ更改ノ行ハル、場合ト否サル場合ト又第三者ノ隨意干涉ニ因テ更改ノ行ハル、場合ト否サル場合ト示シ且更改ノ行ハレサル場合ニ於テ囑託又ハ第三者ノ隨意干涉ノ生スル効力ヲ示セリ

囑託ノ完全ナル効力ヲ生シ債權者カ明カニ第一ノ債務者ヲ免スルノ意思ヲ表シタルトキハ更改ハ成立スルヲ以テ第一債務者即チ舊債務者ハ次條ニ規定スル場合ヲ除キ最早其債務ニ關スル所ナシ而シテ此更改ノ行ハル、カ爲メニハ債權者カ第一ノ債務者ヲ免スルノ意思ヲ有シタルトキ明カニ證書其他事情ヨリ顯ハル、ヲ以テ足ルヘシ其意思ヲ明言スルヲ要セサルナリ(第四百九十二條)

囑託カ完全ナル効力ヲ生セス即チ債權者カ第一ノ債務者ヲ免スルノ意思ヲ表セサルトキハ更改ハ行ハレサルヲ以テ第一債務者即チ舊債務

者ト第二債務者即チ新債務者ハ共ニ連帶ニテ債權者ニ對シ舊債務ヲ負擔スルナリ然レハ債權者ハ選擇ヲ以テ舊債務者又ハ新債務者ニ對シ金額ヲ訴追スルヲ得ヘキナリ而シテ其新舊債務者ノ一人ニ對シテ爲シタル時効中斷又ハ付遲滯ノ手續ハ他ノ一人ニ對シテモ其効ヲ生スヘキナリ

第三者ノ隨意干涉ノ場合ニ於テモ債權者カ其第三者ヲシテ全ク舊債務者ニ代ハラシメ此舊債務者ヲ免シタルモハ其干涉ハ除約ヲ成シ更改ノ行ハル、ヲ以テ假令第三者即チ新債務者カ後ニ無資力者ト爲リタルモ債權者ハ舊債務者ニ對シテ最早辨濟ヲ求ムルコトヲ得ス然レモ若シ債權者カ舊債務者ヲ免セサルモハ第三者ノ干涉ハ補約ヲ成シ更改ノ行ハレサルヲ以テ其干涉ノ効力タルヤ單ニ第三者ヲシテ第二ノ債務者タラシムルニ過キス而シテ此新債務者ノ爲メ負擔スル義務

ハ連帶ノ義務ニ非スシテ全部義務ナリ故ニ債權者ハ選擇ニ依リ舊債務者若クハ新債務者ニ對シテ債務ノ全額ヲ訴追スルコトヲ得ヘキモ然レモ此兩債務者ノ一人ニ爲シタル時効ノ中斷若クハ付遲滯ノ手續ハ他ノ一人ニ對シテ其効力ヲ生セサルナリ

第四百九十八條 完全囑託及ヒ除約ノ場合ニ於テ新債務者カ債務ヲ辨濟スルコトヲ得サルトキハ債權者ハ囑託又ハ除約ノ當時ニ於テ新債務者ノ既ニ無資力タリシコトヲ知ラサルニ非サレハ舊債務者ニ對シテ擔保ノ求償權ヲ有セス但特別ノ合意ヲ以テ此擔保ヲ伸縮スルコトヲ得

〔義解〕(五七) 本條ハ完全囑託及ヒ除約ノ効力ヲ示セリ

既ニ述ヘタルカ如ク完全囑託及ヒ除約ノ場合ニ於テハ債務者ノ交替

ニ因ル更改ノ行ハル、ヲ以テ新債務者カ辨濟ノ期限ニ於テ無資力タルカ爲メ債務ノ辨濟ヲ爲スヲ得サルモ債權者ハ一旦其義務ノ免除ヲ承諾シタル舊債務者ニ對シテ新債務者ノ資力ヲ擔保シタル者トシテ求償ヲ爲スコトヲ得ス然レモ若シ完全囑託又ハ除約ノ行ハル、當時ニ於テ新債務者カ既ニ無資力ナルモ債權者ハ其無資力ナルヲ知ラザリシモハ舊債務者ニ對シテ求償ヲ爲スヲ得ヘシ何トナレハ債權者カ舊債務者ヲ免シタルハ新債務者ノ當時有資力ニシテ辨濟ヲ爲スヲ得ル者ナリト思量シタルニ因ルモノナルニ其免除ヲ與ヘタル當時ニ於テ既ニ無資力ナルモハ舊債務者ニ免除ヲ與ヘタル承諾ハ原因上錯誤アルモノト謂フヘケレハナリ換言スレハ此更改ハ新債務者ノ舊債務者ニ替ハルニ因テ成ルモノナルニ新債務者ハ更改ノ行ハル、當時無資力ナルヲ以テ更改ノ目的ヲ缺クモノト謂フヲ得ヘケレハナ

リ而シテ若シ舊債務者ニ於テ新債務者ノ當時既ニ無資力ナルヲ知リタリトセンカ是レ詐欺ヲ行フ者ナレハ法律ニ於テ之ヲ保護シ其詐欺ノ結果ヲ利益セシムヘキニ非ス又當時新債務者ノ無資力タリシヲ知ラザリシトセンカ此場合ニ於テハ舊債務者ノ意思モ亦新債務者ノ有資力ヲ以テ免除ヲ得タル默示ノ條件ト爲シタルモノト爲スノ穩當ナレハナリ然レモ若シ債權者カ新債務者ノ當時既ニ無資力タリシヲ知リテ舊債務者ヲ免除シタルモハ其免除ハ後ニ講究スヘキ無償ノ免除ヲ成スヘケレハ假令免除ヲ與ヘタルヲ後悔スルヲアルモ舊債務者ニ對シテ求償權ヲ有セサルヤ明ナリ

前述ノ場合ニ於テ債權者カ舊債務者ニ對シテ求償ヲ爲スニハ新債務者カ囑託又ハ除約ノ當時既ニ無資力タリシヲ及ヒ其無資力ナルヲ知ラザリシヲ證明セサルヘカラス

又完全囑託及ヒ除約ノ場合ニ於テ當事者ハ特別ノ合意ヲ以テ前述ノ擔保ヲ伸縮スルコトヲ得ルナリ即チ囑託又ハ除約ニ因テ更改ノ行ハレタル後ニ若シ新債務者カ無資力ト爲リタランニ債權者ハ尙ホ舊債務者ニ對シテ求償ヲ爲スコトヲ爲ヘキノ合意ヲ取結フヲ得ヘシ(是レ求償權ヲ伸長シタル合意ナリ)此合意ヲ爲シタル場合ニ於テハ免除ハ新債務者カ辨濟期限ノ當時ニ於テ有資力ナルニ非サレハ確然ナラス然レモ囑託又ハ除約ニ此條件ヲ附シタルカ爲メニ免除ハ全ク其効ナシト謂フヘカラス何トナレハ債權者ハ若シ舊債務者ヲ免シテ完全囑託又ハ除約ヲ承諾セサルニ於テハ其選擇ニ依リ舊債務者若クハ新債務者ニ對シ債務全額ノ辨濟ヲ請求スルヲ得ヘシト雖モ前述ノ條件ヲ附スルモ囑託又ハ除約ヲ承諾シタルモハ新債務者ノ無資力ト爲リタルコトヲ證明スルニ非サレハ舊債務者ニ對シテ辨濟ヲ請求スルコトヲ得サレ

ハナリ

又當事者ハ囑託又ハ除約ノ當時ニ於テ新債務者ノ既ニ無資力ナルコトアルニ拘ハラズ債權者ハ舊債務者ニ對シテ求償ヲ爲サ、ルヘシトノ合意ヲ爲スコトヲ得ヘシ(是レ前述ノ擔保ヲ縮滅シタル合意ナリ)而シテ囑託又ハ除約ノ當時ニ於テ新債務者カ既ニ無資力ナルモ前ニモ述ヘタルカ如ク更改ノ要素即チ目的ヲ缺キ隨テ其成立セサルカ如シト雖モ債權者カ此自己ノ擔保ヲ縮滅スルノ合意ヲ承諾シテ更改ヲ爲スハ此種ノ更改ヲ爲シテ利益ヲ得ントスル冀望アルカ爲メ例ヘハ新債務者ノ自己ニ對シテ負擔スヘキ債額ノ舊債務者ノ負擔セシ債額ニ超過スル等ノ利益ヲ得ントスル冀望アルカ爲メナルヘク而シテ其利益ノ冀望ハ即チ此種ノ更改ヲ爲スノ原因ヲ成スヘケンハ假令新債務者カ其當時既ニ無資力ナリシトキト雖モ更改ハ成立スヘキナリ爰ニ一

言スヘキハ債權者カ右ノ合意ヲ承諾スルハ新債務者ノ囑託又ハ除約ノ當時ニ於テ既ニ無資力ナルヤ否ヤヲ取調フルノ困難ナル場合ナルヘキト是ナリ

又爰ニ論決スヘキハ債權者カ囑託又ハ除約ノ當時ニ於テ新債務者ノ無資力マリシト知ラサルカ爲メ求償權ヲ行フト得ル場合及ヒ特別ノ合意ニ依リ此求償權ヲ行フト得ル場合ニ於テ其行フヘキ訴權ハ舊債權ニ附着スル訴權ナルヤ將タ一ノ新訴權ナルヤノ問題はナリ若シ舊債權ニ附着スル訴權ナリトスルキハ舊債權ニ附着セシ擔保及ヒ効力ヲ以テ其訴權ヲ行フト得ヘキナリ然ルニ債權者カ囑託又ハ除約ノ當時ニ於テ新債務者ノ既ニ無資力マリシト知ラサリシカ爲メ求償權ヲ行フト得ルハ更改ノ原因ニ付キ錯誤アルカ爲メ即チ其更改ハ成立セサルモノナリ然レハ舊債權ノ消滅セサルヲ以テ債權者ノ

舊債務者ニ對スル訴權ハ舊債權ニ附着スル訴權ナルヤ知ルヘキナリ又特別ノ合意ヲ以テ舊債務者ニ對シ擔保ノ求償權ヲ要約シタル場合ニ於テハ其合意ノ用語ニ從テ舊債權ニ附着シタル訴權ヲ行フヘキヤ否ヤヲ決スヘキモノナリト雖モ若シ右ノ求償權ヲ留保スルノ意義ヲ以テ合意シタルト判然ナルトキハ舊債權ニ附着スル訴權ヲ行フヘシト雖モ若シ留保ノ意義ニ解釋スヘカラサルキハ新ナル訴權即チ囑託ノ場合ニ於テハ代理訴權又除約ノ場合ニ於テハ無名訴權ヲ行フヘキモノナルヘシ

第四百九十九條 債權者ノ交替ニ因ル更改ハ債務者

ト新舊債權者トノ承諾アルニ非サレハ成ラス

〔義解〕(五八) 本條ハ債權者ノ交替ニ因ル更改ハ債務者及ヒ新舊債權者ノ承諾ヲ要スル旨ヲ定ム

債權者ノ交替ニ因ル更改ハ債權者カ債務者ノ自己ニ對シテ負擔スル債務ヲ新債權者タルヘキ者ニ辨濟スヘキヲ要約セシムルカ爲メ此者ニ與フル囑託ニ因テ行ハル、ナリ而シテ此更改ノ此囑託ニ因テ行ハル、カ爲メニハ債務者及ヒ新舊債權者ノ各自ニ於テ承諾ヲ爲サ、ルヘカラス囑託人即チ舊債權者カ承諾ヲ爲サ、ルヘカラサル所以ハ何人ト雖モ自己ノ承諾ナクシテ其債權ヲ失フヘキニ非サルニ因ル、受囑託人即チ新債權者ノ承諾ヲ爲サ、ルヘカラサル所以ハ何人ト雖モ(假令其囑託ノ無償ナルトキト雖モ)自己ノ意思ナクシテ舊債權者ニ代ハリ債權者ト爲ルヘキニ非サルニ因ル又被囑託人即チ債務者ノ承諾ヲ爲サ、ルヘカラサル所以ハ其意思ニ反シテ債權者ヲ變更スヘカラサルニ因ルナリ爰ニ注意スヘキハ此種ノ更改ニ因テ債權者ノ交替アルカ如ク彼ノ債權ノ讓渡ニ因テモ亦債權者ノ交替アルモノナルニ債

權ノ讓渡ニ於テハ債務者ノ承諾ヲ要セサルニ此種ノ更改ニ於テ債務者ノ承諾ヲ要スル所以ハ債權ノ讓渡ニ於テハ債權者ノ變更アルモ債權ハ依然トシテ變更スルコトナキニ債權者ノ交替ニ因ル更改ニ於テハ債權者ノ交替アルノミナラス債權ノ變更即チ更改アルカ故ナリ更ニ換言スレハ債務者ハ債權者ヲシテ債權ノ讓渡ヲ爲スコトヲ妨クル權ナシト雖モ債權者ノ囑託アルニ拘ハラヌ第三者ニ對シテ債務ヲ讓渡スルコトヲ拒ムノ權アルコト是ナリ

第五百條 債權者カ第五百三條ニ定ムル如ク其債權ノ物上擔保ヲ留保シテ或ハ他人ヲ惠ム爲メ或ハ他人ニ對スル債務ヲ免カルル爲メ其人ニ囑託シテ自己ノ債務者ヨリ辨濟ヲ受ケシムルトキハ其受囑託人ハ債權ノ讓渡ニ關スル第三百四十七條ノ規定ニ

從フニ非サレハ第三者ニ對シテ其債權ヲ主張スル
ユトヲ得ス

〔義解〕(五九) 本條ハ新債權者ハ債權ノ讓渡ニ關スル第三百四十七條ノ規定ニ從ヒタルトニ非サレハ第三者ニ對シテ舊債權ニ附着スル物上擔保ヲ主張スルコトヲ得サル旨ヲ定ム

後ニ第五百三條ヲ講究シテ示スヘキカ如ク舊債權ノ物上擔保ハ新債權ニ移ラサルヲ以テ規則ト爲スト雖モ債權者ハ相手方ノ承諾ヲ得テ之ヲ留保スルヲ得ルナリ然レハ債權者カ其債權ニ附着スル物上擔保即チ抵當動産質又ハ不動産質等ヲ留保シテ他人ニ贈與ヲ爲スカ爲メ又ハ他人ニ對スル自己ノ債權ヲ免カル、カ爲メ其他人ニ囑託シテ自己ノ債務者ヨリ其負擔スル債務ノ辨濟ヲ要約セシムルコトヲ得ヘシ而シテ此要約ヲ爲シタル受囑託人即チ新債權者ハ第三百四十七條ノ規

定ニ從ヒ債務者ニ合式ノ告知ヲ爲スカ又ハ公正證書若クハ私署證書ヲ以テ其承諾ヲ得タルニ非サレハ第三者即チ舊債權者ノ債權者ニシテ同一債權ノ拂渡差押ヲ爲シタル者舊債權者ヨリ債務者ニ對シ其債務ノ辨濟ヲ要約スヘキノ囑託ヲ受ケテ之ヲ要約シタル者又ハ舊債權者ヨリ同一債權ノ讓渡ヲ受ケタル者ニ對シテ更改ニ因リ物上擔保附著ノ債權ヲ主張スルコトヲ得サルナリ而シテ爰ニ注意スヘキハ物上擔保ヲ留保シテ他人ニ債務者ヨリ辨濟ヲ受クヘキノ囑託ヲ爲シタルトハ債權其モノ、更改アルヘシト雖モ之ニ附著シタル物上擔保ハ留保セラレタルカ爲メ依然存スルモノナレハ此物上擔保ニ付テハ即チ讓渡アリタルモノナリ是レ第三百四十七條ノ公示ノ手續ヲ要スル所以ナルコト是ナリ而シテ此物上擔保ノ留保ハ囑託ノ當時ニ之ヲ爲サルヘカラス囑託ニ因リ一旦更改ノ成リタル後ニ之ヲ留保スルコトヲ得ス

何トナレハ更改ニ因テ擔保ハ既ニ消滅シ而シテ消滅シタル權利ヲ留保スルコトヲ得サルヤ論ヲ俟タサレハナリ

〔論說〕(六〇) 債權者カ債權ノ物上擔保ヲ留保シテ他人ニ囑託シ之ヲシテ自己ノ債務者ヨリ辨濟ヲ受ケシムル場合ニ於テハ其受囑託人ハ第三百四十七條ノ規定ニ從フニ非サレハ第三者ニ對シテ其債權ヲ主張スルコトヲ得ストノ規定ハ事理ニ適スルカ如クニシテ却テ事理ノ眞ヲ得サルモノニ似タリ債權者カ右ノ囑託ヲ爲シタル場合ニ於テハ前條ノ規定ニ從ヒ債務者ノ承諾アルニ非サレハ更改ノ成ラサルヤ明カナリ而シテ其承諾アリタルトキハ第三者ハ債務者ニ就キ舊債權者ノ債權ハ既ニ更改ニ因リ消滅シタルコトヲ知ルヲ得ヘシ故ニ受囑託人ハ第三百四十七條ノ手續ヲ故サラニ爲スノ必要アラサルカ如シ舊債權ノ物上擔保ハ留保セラレタルヲ以テ此擔保ニ付テハ一種ノ讓渡ア

リタルカ如キ觀アレハ第三者ノ爲メ第三百四十七條ノ手續ヲ爲スヘキカ如シト雖モ其主タル債權ハ既ニ更改ニ因リ消滅シタルヲ以テ其擔保權ヲ行ヒ得ヘキ者ノ變更シタルコトヲ故サラニ舊債權者ノ債權者等ニ知ラシムヘキ公示手續ヲ爲サルモ別ニ此等ノ第三者ノ爲メ損害ノ起因ト爲ルコトナキカ如シ若シ此等ノ第三者ノ爲メ公示手續ヲ爲サレハ損害ヲ受ケシムルノ危険アリトスルモハ債權者ノ交替ニ因ル更改ニ付テハ總テ公示手續ヲ必要ト爲サルヲ得サルニ至ラノ而シテ第三百四十七條ニ定ムル公示方法ノ一ナル債務者ノ承諾ハ債權者ノ交替ニ因ル更改ノ成立ニ必要ナルニ非スヤ故ニ余ヲ以テ之ヲ觀レハ債權者カ債權ノ物上擔保ヲ留保シテ他人ニ囑託シ辨濟ヲ受ケシムル場合ニ於テハ故サラニ第三百四十七條ノ公示手續ヲ爲スヲ要セス新債權者ハ右ノ物上擔保ヲ第三者ニ對シテ行フコトヲ得ヘク而シテ

此擔保ハ主タル舊債權ノ消滅シタルニ拘ハラズ新債權ニ移轉シタル
モノニシテ彼ノ從タル權利ハ主タル權利ノ消滅ニ因テ消滅スルトノ
原則ニ一ノ例外ヲ成シ舊債權ノ消滅ト同時ニ舊債權ヨリ脫離シテ新
債權ニ附着シタルモノト看做スヘシ又假令此物上擔保ニ付テハ讓渡
アリトスルモ前述ノ理由ニ因リ公示手續ヲ爲スノ要ナキカ如シ

第五百一條 債權者ト連帶債務者ノ一人又ハ不可分
債務者ノ一人トノ間ニ爲シタル更改ハ他ノ債務者
及ヒ保證人ナシテ其義務ヲ免カレシム
然レトモ債權者カ右共同債務者及ヒ保證人ノ新義
務ニ同意スルコトヲ更改ノ條件ト爲シタル場合ニ
於テ共同債務者及ヒ保證人ノ之ヲ拒ムトキハ更改
ハ成立セズ

連帶債權者ノ一人ト爲シタル更改ハ其債權者ノ部
分ニ付テノミ債務者ナシテ義務ヲ免カレシム性質
ニ因ル不可分債務ノ債權者ノ一人ト更改ヲ爲シタ
ルトキハ他ノ債權者ハ全部ニ付キ訴追ノ權利ヲ有
ス但第四百四十五條ニ從ヒ計算ヲ爲スコトヲ要ス」
〔義解〕(六一) 本條ハ債權者ト共同債務者ノ一人トノ間ニ爲シタル更
改ノ他ノ債務者ニ及フヘキ効力及ヒ債務者ト共同債權者ノ一人トノ
間ニ爲シタル更改ノ他ノ債權者ニ及フヘキ効力ヲ定ム
債權者ト連帶債務者ノ一人又ハ不可分債務者ノ一人トノ間ニ於テ更
改アリタルキハ他ノ債務者及ヒ保證人ハ爲メニ其義務ヲ免カルヘキ
ナリ而シテ此更改ハ必ス債務ノ目的若クハ原因ノ變更ニ因テ生スヘ
キモノニシテ債務者ノ變更ニ因テ生スヘキモノニ非ス何トナレハ此

更改ハ債權者ト共同債務者ノ一人トノ間ニ於ケルモノナレハナリ
 若シ債權者カ共同債務者及ヒ保證人ノ新義務ニ同意スルコトヲ條件
 ト爲シタルモハ更改ハ即チ停止ノ條件附ナリ然レハ若シ此等ノ者之
 ヲ拒ミタルモハ條件ハ成就セスシテ更改ハ成立セサルナリ
 連帶債權者ノ一人ト更改ヲ爲シタルモハ債務者ハ其債權者ノ部分ニ
 付テノミ義務ヲ免カレ他ノ債權者ノ部分ニ付テハ依然義務ヲ負擔ス
 何トナレハ連帶債權者ノ各自ハ他ノ債權者ヲ利益セシムル行爲ヲ爲
 スコトヲ得ルト雖モ之ニ損害ヲ及ホス行爲ヲ爲スコトヲ得サルモノ
 ナルニ若シ更改ニシテ他ノ債權者ノ債權ノ部分ヲモ消滅スルノ効ヲ
 生スルトスルモハ他ノ債權者ニ於テ損害ヲ受クルコト明カナレハナリ
 然レハ他ノ債權者ノ各自ハ更改ヲ爲シタル債權者ノ部分ヲ除キ他ノ
 殘分ノ全額ヲ請求スルヲ得ヘキナリ

性質ニ因ル不可分債務ノ債權者ノ一人ト更改ヲ爲シタルモハ他ノ債
 權者ハ其更改アリタルニ拘ハラズ債務ノ全部ニ付キ訴追ヲ爲スコトヲ
 得ルナリ何トナレハ其債務ノ性質不可分ナルヲ以テ更改ヲ爲シタル
 債權者ノ部分ヲ除キ殘分ノミノ履行ヲ要求スルヲ得サレハナリ然レ
 モ全部ノ履行ヲ受ケタル他ノ債權者ハ更改ヲ爲シタル債權者ノ部分
 ニ對スル價額ヲ債務者ニ償還セサルヲ得サルナリ

第五百二條 保證人ト爲シタル更改ハ反對ノ意思ア

ル證據ナキトキハ保證ニ付テノミ之ヲ爲シタリト
 ノ推定ヲ受ケ主タル債務者ニモ他ノ保證人ニモ義
 務ヲ免カレシメス

〔義解〕(六二) 本條ハ保證人ト爲シタル更改ハ保證ニ付テノミ之ヲ爲
 シタルモノト做ス旨ヲ定ム

保證人ハ他ノ債務ニ關係ナキ第三者ノ如ク債務者ノ囑託ニ因リ又ハ隨意ノ干涉ニ因リ債權者ト更改ヲ爲スコト得ヘシ此場合ニ於テハ更改ハ主タル債權ニ付テノ更改ニシテ保證ニ付テノ更改ニ非ス然レハ保證人ハ保證ニ付テノミノ更改ヲ爲スヲ得ヘキノミナラス主タル債權ニ付キ更改ヲ爲スコト得ル者ナレハ其之ヲ爲シタル場合ニ於テ若シ主タル債務ニ付キ之ヲ爲シタルヤ將テ保證ニ付キ之ヲ爲シタルヤノ疑アルキハ法律ハ保證ニ付テノミ之ヲ爲シタリトノ推定ヲ爲セリ而シテ此推定ハ反證ヲ許スモノナリ故ニ例ヘハ保證人ハ他人ノ自己ニ對シテ負擔スル債務ノ保證人ヲ囑託シテ之ヲシテ債權者ニ保證ヲ諾約セシメ更改ヲ爲シタル場合ノ如キハ保證ニ付テノミ更改ヲ爲シタルコト明瞭ナルヘシト雖モ例ヘハ保證人カ更改ヲ債權者ニ承諾セシムルカ爲メニ諾約シタル金額ノ主タル債權額ニ比シテ主タル債權ノ

更改ナルカ爲メニハ少額ニ過キ又保證ノミノ更改ナルカ爲メニハ多額ニ過クルカ如キ場合ニ於テハ其更改ノ孰レニ付テ爲シタルヤノ疑ナキニ非サルヘシ

保證ニ付テノミ更改ヲ爲シタル場合ニ於テハ主タル債務者ノ義務ヲ免カレサルハ勿論他ノ保證人モ亦義務ヲ免カル、コト得ス何トナレハ從タル義務即チ保證ノ更改アリ即チ舊保證ノ消滅シ之ニ代ハルヘキ新保證ノ發生アルモ之カ爲メ主タル債務ノ消滅スヘキ理ナク又他ノ保證ノ消滅スヘキ理アラサレハナリ

第五百三條 舊債權ノ物上擔保ハ新債權ニ移ラス但債權者之ヲ留保スルトキハ此限ニ在ラス

此留保ハ共同債務者保證人又ハ第三所持者ノ手ニ存スル擔保負擔ノ財産ニモ之ヲ行フコトヲ得

此留保ニ付テハ更改ノ相手方ノ承諾ノミヲ必要トス

右ノ場合ニ於テ財産ハ舊債務ノ限度ヲ超エテ擔保ヲ負擔セズ

〔義解〕(六三) 本條ハ舊債權ノ物上擔保ハ之ヲ留保シタルモ非サルハ新債權ニ移ラサル旨此留保ニ付テノ條件及ヒ留保シタル擔保ノ範圍ヲ定ム

舊債權ノ物上擔保ハ即チ舊債權ニ附着スルモノナレハ更改ニ因リ舊債權ノ消滅スルト同時ニ消滅スヘキモノニシテ代リテ生シタル新債權ニ移テ附着スヘキモノニ非ス然レモ債權者カ之ヲ留保シタルモハ新債權ニ移ルヘキナリ而シテ債權者ハ此留保ヲ爲スカ爲メニハ更改ノ相手方即チ債務者ノ承諾ヲ得サルヘカラス其然ル所以ハ今述ヘヌ

ルカ如ク更改ハ固ト舊債權及ヒ之ニ附着スル總テノ擔保ヲ消滅スルノ効力ヲ生スヘキモノナルヲ以テ物上擔保ノ留保ヲ望メル債權者ハ自己ノ意思ノミニ因リ之ヲ留保スルコトヲ得サルモ更改ノ條件トシ相手方ノ承諾ヲ得テノミ即チ合意ニ因テノミ其留保ヲ爲スコト得ルニ因ル而シテ此留保ノ合意ハ第三者ノ既得權ヲ害セス又公ノ秩序ニ反スルモノニ非サルヲ以テ法律ニ於テハ之ヲ許セリ

此留保ハ共同債務者保證人又ハ第三所持者ノ手ニ存スル財産ノ負擔タル擔保ニ付キ之ヲ行フモ此等ノ者ノ承諾ヲ要セサルナリ共同債務者及ヒ保證人ハ更改ニ因テ義務ヲ免カル、ヲ以テ既ニ利益スルモノナレハ其手ニ存スル財産ノ負擔タル擔保ノ消滅セサルモ更改ノ爲メ損害ヲ受ケタリト謂フヲ得ス又第三所持者ハ更改ノ後其手ニ存スル財産ノ負擔タル擔保ノ依然存在シテ消滅セサルモ其更改前ノ

地位ニ比シテ毫モ負擔ノ重キヲ加ヘサルヲ以テ損害ヲ受クタリト謂フヲ得ス是レ此等ノ者ノ留保ニ付キ承諾ヲ得ルヲ必要トセサル所以ナラン

舊債務ノ擔保ヲ負擔セル財産ハ債權者カ其擔保ヲ留保シタルトキト雖モ舊債務ノ限度ヲ超エテ擔保ヲ負擔セサルナリ故ニ例ヘハ舊債務ハ千圓ニシテ抵當ヲ以テ其擔保ト爲シタルニ更改ニ因テ生シタル債務ノ額ハ千五百圓ナルモ留保セラレタル抵當ハ千圓ノ額ニ對スル擔保ニシテ千五百圓ノ額ニ對スル擔保ニ非サルナリ

〔論說〕(六四) 共同債務者保證人又ハ第三所持者ノ手ニ存スル財産ノ負擔タル擔保ヲ留保スル場合ニ於テ此等ノ者ノ承諾ヲ要セサルコトニ付テハ法律ハ更改ノ種類ノ如何ナル場合タルヲ區別セス然ルニ除約ノ場合ニ於テハ立法上少シク穩當ナラサル所アルニ似タリ何トナ

レハ共同債務者保證人カ當初其所持スル財産ヲ擔保ト爲スヲ承諾シタルハ其債務者ノ資力信用又ハ氣質等ニ見ル所アリ或ハ避クヘカラサル情誼關係アルニ因リタルコトナルヘシ又第三所持者カ債務ノ抵當ト爲リタル財産ヲ讓受ケタルハ亦債務者ノ資力信用又ハ氣質等ニ見ル所アリタルニ因ルコトナルヘシ然ルニ一朝第三者ノ隨意ノ干涉ニ因リ債權者ヲシテ第一債務者ヲ免セシメタルキハ其手ニ擔保ヲ負擔セル財産ノ所持者ハ當初擔保ヲ承諾シ又ハ擔保財産ヲ讓受ケタル時ノ事情一變シテ曾テ相識ラス又ハ毫モ情誼關係アラサル新債務者ノ義務ヲ盡ス能ハサルカ爲メ遂ニ其財産ヲ辨濟ニ充テサルヲ得サルニ至ルコトアルヘシ其結果タルヤ他人ノ爲メニ財産ヲ擔保ニ供スル者及ヒ擔保ニ供セラレタル財産ヲ讓受クル者ナキニ至リ社會經濟上ノ不利ナル知ルヘキナリ故ニ少ナクモ除約ノ場合ニ於テ右ノ擔保ヲ留存

スルニハ此等ノ者ノ承諾ヲ得サルヘカラストノ規定ヲ設クヘキモノ
ハ如シ

第三節 合意上ノ免除

[總説]

(六五) 免除トハ債權者カ其債權ヲ拋棄シ其債務者ヲシテ債務ヲ免カ
レシムルノ謂ナレハ合意上ノ免除モ亦義務消滅ノ一原因ナリ而シテ
ニ一言スヘキハ債權者カ其債權ノ拋棄ハ或ハ合意ニ因リ或ハ遺贈ニ
因リ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ爰ニ講究スヘキ免除ハ合意上ノ免除ノミ然
レモ遺贈ニ因ル免除ト雖モ義務消滅ノ原因ナレハ立法者ハ本節ニ於
テ其要領ニテモ示スヘキモノナルニ之ヲ示サ、リシハ蓋シ法律編纂
上少シク穩當ヲ缺クモノ、如シ

第五百四條 債務ノ全部又ハ一分ニ付テノ合意上ノ

免除ハ有償又ハ無償ニテ之ヲ爲スコトヲ得
有償ノ免除ハ事情ニ從ヒテ代物辨濟、更改、和解又ハ
解除ヲ成ス又無償ノ免除ハ贈與ヲ成ス然レトモ公
式ノ特別規則ニ從フコトヲ要セス
協諧契約ヲ以テ破産シタル債務者ニ許與スル一分
ノ免除ハ商法ヲ以テ之ヲ規定ス

[義解] (六六) 本條ハ合意上ノ免除ハ有償又ハ無償ノ二種アルコト及ヒ
有償若クハ無償ノ免除ヲ生スル行爲(合意)ヲ示シ且協諧契約ヲ以テス
ル免除ハ商法ニ於テ之ヲ規定スル旨ヲ知ラシム
免除ハ債務ノ全部又ハ其一分ニ付キ之ヲ爲スコトヲ得ルナリ例ヘハ債
權者カ千圓ノ債權ヲ有シ債務者ヲシテ其千圓ノ義務ヲ免カレシムル
ノ合意ヲ爲スルハ即チ全部ノ免除アリ又債務者ヲシテ其千圓ノ中五

百圓若クハ二百五十圓ノ免除ヲ得セシムル合意ヲ爲スルハ即チ一分ノ免除アルナリ

債務者カ出捐ヲ爲シテ債務ノ免除ヲ得ルルハ免除ハ有償ナリ故ニ債務者カ債權者ニ對シテ負擔スル金額ニ代ヘテ其家屋ヲ引渡スノ合意ヲ爲シ直チニ之ヲ引渡シタルルル即チ代物辨濟ヲ爲シタルルル又ハ其負擔スル金額ニ代ヘテ他ノ定量物例ヘハ米若干ヲ辨濟スヘキヲ諾約シタルルル即チ更改ヲ爲シタルルル又ハ債權者カ債務者ノ負擔セリトスル千圓ノ債務ニ付キ既ニ生シ又ハ生セントスル爭ヲ落着セシメ若クハ豫防スル爲メ互ニ讓合ヲ爲シ債務者ヨリ例ヘハ七百圓ヲ辨濟スヘシトノ合意ヲ爲シタルルル即チ和解ヲ爲シタルルル(一分ノ免除)又ハ債權者カ債權者トノ協議ニ因リ其買受ケタル動產ヲ返還シ爲メニ債權者ニ對シテ負擔スル代金辨濟ノ義務ヲ免カル、ノ合意ヲ爲シタルルル即

チ賣買ノ解除ヲ合意シタルルルハ債務者ハ爲メニ其負擔スル債務ノ全部若クハ一分ノ免除ヲ得ルモ其免除ハ出捐ヲ爲シテ得タルモノナレハ即チ有償ナリ爰ニ一言スヘキハ單純ノ辨濟又ハ債務者ノ過失ニ出テサル目的物ノ滅失即チ履行ノ不能若クハ法律上義務ノ相殺等ニ因リ債務者カ義務ヲ免カル、コトアルモ是レ合意ノ効力即チ當事者ノ意思ニ因リ生シタル免除ニ非スシテ事實上若クハ法律上自然ノ結果ナルコト是ナリ

債務者カ出捐ヲ爲サスシテ免除ヲ得タルルルハ其免除ハ即チ無償ナリ故ニ債權者カ債務者ニ義務ノ辨濟ニ充ツヘキ金額ヲ利セシムルノ目的ヲ以テ辨濟請求ノ權利ヲ拋棄セントシ債務者之ヲ受諾シタルルル即チ贈與ヲ爲シタルルル債務者ノ爲メニ得タル免除ハ無償ナリ而シテ爰ニ一言スヘキハ贈與ハ財産取得編第三百五十八條ニ從ヘハ要式合意

ニシテ公正證書ヲ以テスルニ非サレハ成立セサルモノナルニ債權ノ免除ヲ成ス合意ノ場合ニ限リ此公式ノ特別規則ニ從フヲ要セサル所以ハ曾テ述ヘタルカ如ク義務ノ負擔ハ人ニ非常ナル状態ナルヲ以テ法律ニ於テハ人ノ可成速カニ常態ニ復セシムコトヲ欲シ債務者ノ免除ヲ得ルコトニ付テモ力メテ公式ヲ要セサルモノトシ之ヲ容易ナラシメタルモノナルニ因ル

協諧契約(協諧契約ノ要領ハ既ニ之ヲ説示セリ第一卷義解(六三)ニ就テ看ルヘシ)ヲ以テスル一分ノ免除即チ多數ノ債權者カ協議ニ因リ破産シタル債務者ニ許與スル一分ノ免除ハ商法ヲ以テ之ヲ規定ス^{トアル}ニ拘ハラス余輩ハ商法中(同法第千三十八條乃至千四十四條)別ニ此一分ノ免除ノ規定アルヲ見ス然レモ若シ協諧契約ニ於テ一分ノ免除ヲ以テ其約款ト爲シタルモハ總債權者ノ承諾ヲ爲サ、ルモ協諧契約ノ

成立ニ必要ナル條件具備スルニ於テハ債務者ハ免除ヲ得ヘキナリ而シテ若シ債務者ノ契約ヲ履行セサルカ爲メ此契約ノ解除ト爲リタルトキハ免除モ亦解除ト爲ルヘキハ自然ノ結果ナリ又其免除モ前述ノ如ク協諧契約ノ一分ヲ成スモノナレハ裁判所ノ認可ヲ得ルニ非サレハ假令當事者ノ協議調フモ有効ナラサルカ如キハ亦此契約ニ特別ナル規定アルニ因ルナリ法律ニ於テ商法ニ譲リタル規定ハ蓋シ協諧契約ヲ以テ許與スル一分ノ免除ニ要スル此等ノ特別ナル手續ニ付テノ規定ナラノ歟

第五百五條 債務ノ免除ハ明示又ハ默示ヨリ成リ推定ヨリ成ラス但法律ニ特定シタル場合ハ此限ニ在ラス

〔義解〕(六七) 本條ハ免除ハ特定ノ場合ヲ除キ明示又ハ默示ヨリ成リ

推定ヨリ成ラサル旨ヲ定ム

債務ノ免除ハ即チ債權者ニ取リテハ權利ノ拋棄ナレハ常ニ明示ナラサルヘカラサルカ如シト雖モ法律ハ事情ニ因リ默示ノ免除アリト認ムルコトヲ裁判官ニ許スノミナラス或ル場合ニ於テハ自ラ或ル事實ヲ認メテ免除ヲ成スモノトノ推定ヲ下セリ其然ル所以ハ當事者ニ於テ債權ノ拋棄ヲ爲シ又之ヲ受諾セントスルモ實際、證書ヲ作ラサルコト居多ナルニ拘ハラス當事者雙方ノ合意アルモ法律上免除ノ効ヲ生スヘケレハ裁判官又ハ法律ニ於テ事情ニ因リ推定ヲ下スハ實際止ム可ラサルニ因ル而シテ免除ノ推定ニ付キ法律ノ特定シタル場合ハ後ニ講究スヘキ第五百十條、第五百十六條、第五百十七條等ノ場合ヲ謂フ

・第五百六條 主タル債務者ニ爲シタル債務ノ免除ハ保證人ヲシテ其義務ヲ免カレシム

・連帶債務者ノ一人ニ爲シタル債務ノ免除ハ他ノ債務者ヲシテ其義務ヲ免カレシム但債權者カ他ノ債務者ニ對シテ其權利ヲ留保シタル場合ハ此限ニ在ラス此場合ニ於テモ免除ヲ受ケタル債務者ノ部分ヲ控除スルコトヲ要ス

不可分債務者ノ一人ニ爲シタル債務ノ免除ニ付テモ亦同シ然レトモ性質ニ因ル不可分債務ノ債權者カ他ノ債務者ニ對シテ其權利ヲ留保シタルトキハ債權者ハ先ツ全部ニ付キ其權利ヲ行ヒ免除ヲ受ケタル債務者ノ部分ヲ計算ス

〔義解〕(六八) 本條ハ債務者ニ爲シタル免除ハ保證人ニ其効ヲ及ボシ又共同債務者ノ一人ニ爲シタル免除ハ他ノ債務者ニ其効ヲ及ボス旨

ヲ定ム

主タル債務者カ債務ノ免除ヲ得タルキハ保證人ノ其義務ヲ免カル、
ヤ別ニ説明ヲ要セス主タル義務ノ消滅シテ其義務ノ履行ヲ擔保スル
從タル義務ノ消滅スルハ自然ノ理ナレハナリ(擔保編第四十六條)
連帶債務者ノ一人カ債務ノ免除ヲ得タルキハ他ノ債務者モ亦其債務
ヲ免カル、ナリ其免除ノ代物辨濟又ハ更改等ニ因ル有償ノモノナル
トキハ勿論假令其無償ノモノナルトキト雖モ他ノ債務者ニ其効ヲ及
ホスナリ而シテ無償ノ免除ノ場合ニ於テハ債權者カ連帶債務者ノ一
人ニ免除ヲ與ヘタルハ其一人ニ恩義ヲ謝スルカ爲メ若クハ其他ノ特
別ナル原因アルカ爲メナルヘケレハ其免除ノ効ノ他ノ債務者ニ及ブ
ヘキ理ナキカ如シト雖モ債權者カ其債務者ノ一人ニ單純ニ連帶債務
ノ免除ヲ與ヘタルトキハ他ノ債務者ノ債務ヲ免カルヘキハ自然ノ結

果ナルノミナラス若シ此場合ニ於テ他ノ債務者ハ免除ヲ得タル債務
者ノ部分ヲ控除シタル殘額ヲ依然負擔スルモノトスルキハ若シ此他
ノ債務者中一人ノ無資力ト爲リタルキハ他ノ債務者ノ一人ニシテ其
殘額ノ辨濟ヲ爲シタル者ハ無資力者ノ負擔スヘキ部分ノ一分ニ付キ
免除ヲ得タル債務者ニ對シテ求償ヲ爲シ隨テ債權者カ此債務者ヲシ
テ全ク義務ヨリ免除セシメントシタル意思ニ反スル結果ヲ生スヘキ
ナリ

然レモ債權者カ連帶債務者ノ一人ニ免除ヲ與フルニ方リ他ノ債務者
ニ對シテ權利ヲ留保シタルトキハ即チ此一人ノ負擔スル部分ノミノ
免除ヲ與ヘタルニ外ナラサレハ他ノ數債務者ハ依然連帶ニテ債務ヲ
負擔スルナリ然レハ債權者ハ他ノ數債務者ノ一人ニ對シテ訴追ヲ爲
スヲ得ルト雖モ免除ヲ受ケタル債務者ノ部分ヲ控除シテ殘レル全部

ノ請求ヲ爲スコトヲ得ルノミ又若シ他ノ數債務者ノ一人カ無資力ト爲リタルトキハ其無資力者ノ負擔スヘキ部分ノ一分ニシテ免除ヲ得タル債務者ノ負擔スヘキ部分ヲモ控除シテ請求セサルヘカラス
 不可分債務ノ免除ニ付テハ其任意ナルト性質ニ因ルトヲ問ハス不可分債務者ノ一人カ免除ヲ得タルトキハ連帶債務者ノ一人カ免除ヲ得タル場合ト同シク若シ債權者カ他ノ不可分債務者ニ對シテ權利ヲ留保セサル限リハ此他ノ債務者モ亦債務ヲ免カル、ナリ然レモ他ノ債務者ニ對シ權利ヲ留保シタルトキハ不可分債務ノ任意ナルト性質ニ因ルトニ從テ債權者ノ權利ヲ異ニス即チ任意ノ不可分債務ノ場合ニ於テハ免除ヲ得タル債務者ノ負擔部分ヲ控除シテ殘レル全部ヲ他ノ數債務者ノ一人ニ對シテ請求スルヲ得ヘキノミナリト雖モ性質ニ因ル不可分債務ノ場合ニ於テハ債權者ハ他ノ數債務者ノ一人ニ對シテ

免除ヲ得タル債務者ノ部分ヲ包有スル全部ノ請求ヲ爲スコトヲ得ルナリ然レモ免除ヲ得タル債務者ノ部分ハ辨濟ヲ爲シタル債務者ニ償還セサルヲ得サルナリ任意ノ不可分ト性質ニ因ル不可分トノ間ニ於ケル此差異ハ即チ其任意ナルト性質ニ因ルトニ由テ生スル自然ノ結果ナリ

第五百七條 保證人ノ一人ニ爲シタル主タル債務ノ

免除ハ債務者及ヒ他ノ保證人ヲシテ其債務ヲ免カ

レシム

〔義解〕(六九) 本條ハ保證人ノ一人ニ爲シタル債務ノ免除ハ債務者及ヒ他ノ保證人ニ其効ヲ及ボス旨ヲ定ム

保證人ハ主タル債務者及ヒ他ノ保證人ヲ利益スル事項ニ付テハ此等ノ者ヲ代表スルヲ以テ其債權者カ之ニ主タル債務ノ免除ヲ與ヘタル

キハ其免除ハ有効ニシテ債務者ハ爲メニ債務ヲ免カル、ナリ而シテ主タル債務者カ義務ヲ免カル、以上ハ他ノ保證人ノ債務ヲ免カル、ヤ又言テ俟タサルナリ

第五百八條 債務ノ免除ヲ受ケタル債務者及ヒ保證

人ハ債權者ヨリ共通ノ免除ヲ得ル爲メ實際供與シタル數額ニ付テノミ他ノ共同債務者及ヒ共同保證人ニ對シテ求償權ヲ有ス

〔義解〕(七〇) 本條ハ共通ノ免除ヲ得タル債務者及ヒ保證人ハ之ヲ得ルカ爲メ實際供與シタル數額ニ付テハ他ノ共同債務者及ヒ共同保證人ニ對シテ求償ヲ有スル旨ヲ定ム

共同債務者ノ一人又ハ共同保證人ノ一人カ債權者ト免除ノ合意ヲ爲シ依テ他ノ債務者又ハ保證人ニ共通ノ免除ヲ得セシメタルキハ此債

務者又ハ保證人ニ債權者ノ免除ヲ承諾シタルヤ自己ニ特別ナル情誼アルカ故ニシテ免除ノ利益ハ即チ自己一人ニ歸スヘキモノナレハ他ノ債務者又ハ保證人ニ對シテ其負擔スヘキ債務ノ部分ニ付テハ求償ヲ爲スコトヲ得ルモノト主張スルコトヲ得ス此主張ヲ爲サンニハ債權者カ右共同債務者ノ一人又ハ共同保證人ノ一人ニ債權ノ讓渡ヲ爲シタルコトヲ要ス然ルニ此債務者又ハ保證人ノ得タルハ債務ノ免除ニシテ債權ノ讓渡ニ非ス故ニ其債務ノ免除ヲ得ルカ爲メ實際供與シタル數額ニ付テハ他ノ債務者又ハ他ノ保證人ニ對シ其負擔スヘキ部分ニ付キ求償ヲ爲スコトヲ得ヘシト雖モ若シ實際供與シタルモノナキトキハ求償ヲ爲スコトヲ得サルナリ例ヘハ千圓ノ債務ノ免除ヲ得ルカ爲メ實際六百圓ヲ供與シタル共同債務者又ハ共同保證人ノ一人ハ他ノ各債務者又ハ他ノ各保證人ニ對シ其六百圓ニ付キ各自分擔スヘキ額

ノ求償ヲ爲スコトヲ得ルト雖モ債務額タリシ千圓ニ付キ分擔スヘキ額ヲ求償スルヲ得ス(故ニ共同債務者三人ニシテ負擔均一ナルトキハ他ノ各債務者ニ對シテ二百圓ノ求償ヲ爲スコトヲ得ルノミ)又實際毫モ供與スルコトナク即チ無償ニテ債額千圓ノ免除ヲ得タルトキハ他ノ債務者又ハ他ノ保證人ニ對シテ毫モ求償スルコトヲ得サルナリ

第五百九條

共同債務者ノ一人ニ對シ連帶ノミ又ハ

任意ノ不可分ノミノ免除アリタルトキハ其一人ヲ

シテ他ノ債務者ノ部分ヲ免カレシメ且他ノ債務者ヲシテ其一人ノ部分ヲ免カレシム

性質ニ因ル不可分ノミノ免除ニ付テハ債權者ハ債務者ノ各自ニ對シテ全部ノ要求ヲ爲ス權利ヲ失ハス但免除ヲ受ケタル債務者ノ負擔ス可キ債額ヲ計

算スルコトヲ要ス

又債權者ハ免除ヲ受ケタル債務者ニ對シ全部ノ要求ヲ爲スコトヲ得但他ノ債務者ノ負擔ス可キ債額ヲ計算スルコトヲ要ス

〔義解〕(七一) 本條ハ共同債務者ノ一人カ連帶又ハ不可分ノミニ付キ得タル免除ノ効力ヲ規定ス

共同債務者ノ一人カ債務其モノ、免除ヲ得タルニ非スシテ之ニ附屬スル連帶又ハ任意不可分ノミノ免除ヲ得タルトキハ其一人ハ他ノ債務者ノ部分ヲ免カレ又他ノ債務者ハ其一人ノ部分ヲ免カル、ナリ然レハ債權者ハ其免除ヲ與ヘタルニ拘ハラス債權額ニ付テハ依然全部ヲ保有スルナリ其失ヒタルモノハ單ニ右一人ニ關スル擔保ノミ例ヘハ連帶債務者又ハ任意不可分ノ債務者三人ニシテ九百圓ノ債務ヲ負

擔スル場合ニ於テ債權者カ其債務者ノ一人ニ連帶又ハ任意不可分ノ免除ヲ與ヘタルトキハ債權者ハ爾後其一人ニ對シ三百圓ノ辨濟ヲ請求スルコトヲ得ルノミ然レモ他ノ二人ノ各債務者ニ對シテハ六百圓ノ辨濟ヲ連帶又ハ不可分ニテ請求スルヲ得ルナリ何トナレハ此二人ハ依然連帶又ハ不可分ニテ此債額ヲ負擔スレハナリ然レハ債權者ハ若シ免除ヲ得タル債務者カ無資力ト爲ルモ他ノ二人ノ債務者ニ對シテ此無資力者ノ部分ヲ請求スルコトヲ得ス又他ノ二人カ無資力ト爲ルモ擔保ノ免除ヲ得タル債務者ニ對シテ此二人ノ部分ヲ請求スルヲ得サルナリ要スルニ連帶又ハ任意不可分ノ免除ヲ與ヘタル債權者ハ債務額ノ全部ハ依然之ヲ保有スレモ擔保ノ免除ヲ得タル債務者ト他ノ債務者トノ間ニ於ケル相互ノ擔保ヲ失フナリ

性質ニ因ル不可分義務ノ債務者ノ一人カ此不可分ノ免除ヲ得タルト

キハ債權者ハ尙ホ各債務者ニ對シテ全部ノ要求ヲ爲スコトヲ得ルナリ何トナレハ此債務ハ一分ツ、ノ履行ヲ爲スヲ得サルモノナレハナリ然レモ債權者カ免除ヲ得タル債務者ヲ訴追スルトキハ他ノ債務者ノ負擔スヘキ債額ヲ計算セサルヲ得ス又他ノ債務者ノ一人ヲ訴追スルトキハ免除ヲ得タル債務者ノ負擔スヘキ債額ヲ計算セサルヲ得ス然レモ計算シタル額即チ訴追ヲ受ケサル債務者ノ爲メニ立替ヘタル額ハ其債務者ニ對シテ求償スルヲ得ルナリ故ニ例ヘハ免除ヲ受ケサル債務者ノ一人ニ對シテ辨濟ヲ請求シ之ヲ受クルニ方リ免除ヲ得タル債務者ノ負擔スヘキ債額ヲ計算シタリトモ然ルニ若シ此免除ヲ得タル債務者カ無資力ト爲リタルトキハ債權者ハ既ニ免除ニ因リ不可分ノ擔保ヲ失ヒタルヲ以テ他ノ債務者ニ對シ右ノ無資力者ノ負擔スヘキ債額ニ付キ求償スルヲ得スシテ自ラ其無資力ノ結果ヲ受ケサ

ルヲ得サルナリ

第五百十條 債權者ハ左ノ場合ニ於テハ債務者ノ一人ニ對シテ連帶ノミ又ハ任意ノ不可分ノミヲ免除シタリトノ推定ヲ受ク

第一 債權者カ擔保ノ權利ヲ留保セスシテ債務者ノ一人ヨリ其債務ノ部分ナリト明言シタル金額又ハ有價物ヲ受取りタルトキ

第二 債權者カ擔保ノ權利ヲ留保シテ債務者ノ一人ニ對シ其債務ノ部分ナリト稱シテ裁判上ノ請求ヲ爲シタルニ其一人請求ニ承服シ又ハ辨濟ヲ爲ス可キ旨ノ言渡ヲ受ケタルトキ

第三 債權者カ異議ヲ留メスシテ十個年間引續

キ債務者ノ一ヨリ其負擔ス可キ利息又ハ年金ノ部分ヲ受取りタルトキ

〔義解〕(七二) 本條ハ共同債務者ノ一人ニ連帶又ハ任意不可分ヲ免除シタリトノ推定ヲ法律上爲スヘキ場合ヲ定ム

債權者カ連帶又ハ任意不可分ノ債務者ノ一人ニ連帶シ又ハ不可分ノミヲ免除シタリト法律上推定ヲ爲スヘキ場合ハ即チ左ノ如シ

第一、債權者カ右共同債務者ノ一人ヨリ其一人ノ部分ナリト明言シタル債務ノ目的物(金額等)ヲ擔保即チ連帶又ハ不可分ノ利益ヲ留保セスシテ受取りタルトキ 然レハ此場合ニ於ケル免除ノ推定ヲ爲スニハ第一、債務者ノ負擔スヘキ債務ノ一分ヲ受取りタルコト第二、擔保ノ權利ヲ留保セサルコト第三、受取りタル目的物ハ其債務者一人ノ部分ナリト明言シタルコトヲ要ス蓋シ若シ債權者カ其一分ヲ右債務者ノ

負擔部分トシテ受取リタルトキハ默示ニ連帶又ハ不可分ノ利益ヲ拋棄シタルヲ推知スルニ足ルナリ何トナレハ一分ノ履行ハ連帶又ハ不可分ノ債務ノ性質ニ反スルモノナルニ債權者カ共同債務者ノ一人ノ負擔部分トシテ一分ノ辨濟ヲ受ケタルトキハ即チ其債務者ヲ以テ單純ノ債務者トシ連帶又ハ不可分ノ債務者ニ非ストシテ之ヲ待遇シタルヤ知ルヘケレハナリ而シテ假令右債務者ノ負擔部分トシテ受取リタルモ若シ擔保ノ權利ヲ留保シタラフニハ前述ノ推定ノ適當ナラサルヲ知ルコトヲ得ヘキモ此留保ヲ爲サ、ル以上ハ擔保ノ權利ヲ拋棄シタルヤ倍々明ナリ又假令擔保ノ權利ヲ留保セサルトキト雖モ其受取リタル一分ハ右債務者ノ部分ナルコトヲ明言セサルニ於テハ擔保ヲ免除シタリト謂フコトヲ得ス何トナレハ其一分ヲ受取リタルハ辨濟スヘキ債務ノ内拂ト做シ擔保ノ免除ト做スヘカラサレハナリ而シテ爰ニ注意

スヘキハ債務者ノ一人ヨリ受取リタル部分ハ即チ其債務ノ部分ナリト明言スルハ必シモ債權者ニ於テ之ヲ爲スコトヲ要セス債務者ニ於テ之ヲ明言シタルモ亦可ナリ例ヘハ債務者カ辨濟ノ充當ヲ爲スニ際シ其部分ナリト明言シ其後債權者カ異議ナク其辨濟ノ充當ヲ受諾シタルトキノ如キハ亦明言ノ條件備ハレリト謂フヘキナリ然レモ債權者カ其交付スル受取證書ニ右ノ明言ヲ爲スヲ以テ普通トスルコト是ナリ

第二、債權者カ共同債務者ノ一人ニ對シ擔保ノ權利ヲ留保セスシテ其負擔スヘキ債務ノ部分ナリト稱シテ訴追シタルニ其一人カ此請求ニ承服シ又ハ其一人ノ辨濟ヲ爲スヘキ旨ノ言渡ヲ受ケタルトキ然レハ此場合ニ於ケル擔保ノ免除ヲ推定スルニハ第一、債權者カ共同債務者ノ一人ノ部分ナリト稱シテ認求シタルコト第二、擔保ノ權利ヲ留保セ

サルヲ第三債務者カ此認求ニ承服シ又ハ其部分ノ辨濟ヲ爲スヘシト
 言渡シタル裁判アリタルトテ要ス蓋シ債權者カ共同債務者ノ一人ニ
 對シ其負擔スヘキ部分ノ辨濟ヲ請求スルハ即チ擔保ノ免除ヲ提供シ
 タルニ外ナラス而シテ免除アルカ爲メニハ債權者ノ承諾ノミニテ足
 レリトセス債務者ノ承諾ヲモ要スルモノナルニ債務者カ債權者ノ一
 分ノ請求ニ對シ承服シタルキハ即チ債權者ノ提供ニ對シ受諾シタル
 モノニシテ即チ當事者ノ合意アリタルナリ又債權者ハ債務者カ認求
 ニ對シ承服スルマテハ何時ニテモ免除ノ提供ヲ取消スコトヲ得ヘキ
 モ一旦債務者ノ受諾シタルキハ免除ノ効ヲ生スヘキヲ以テ獨リ其提
 供ヲ取消スコトヲ得ス

債權者ノ請求スル一分ノ辨濟ヲ言渡シタル裁判ヲ以テ債務者ノ承諾
 ニ準視シタル所以ハ一旦此裁判アリタルキハ債權者ノ爲シタル免除
 ノ提供ハ債務者ノ自ラ其提供ニ對シ受諾シタル場合ト同シク最早之
 ヲ取消スコトヲ得サルニ因ル而シテ爰ニ注意スヘキハ法文ニ於テハ
 單ニ辨濟ヲ爲ス可キ旨ノ言渡ヲ受ケタルトキトアレトモ其裁判ノ言
 渡アリタルノミニテハ未ダ十分ナラス其確定シタルトテ要スルト是
 ナリ何トナレハ其確定スルマテハ債權者ハ右ノ提供ヲ取消スコトヲ得
 レハナリ又假令右債務者ノ一人ノ部分ト稱シテ請求スルモ若シ擔保
 ノ權利ヲ留保シタルキハ擔保ノ權利ヲ拋棄スルノ意思ナキヤ明カナ
 レハ此一分ノ請求ニ付キ承服シ又ハ辨濟ノ言渡アリタルモ單ニ債務
 額ノ内拂トシテ請求シタルモノト做サ、ルヘカラス

第三、債權者カ十個年間引續キ共同債務者ノ一人ヨリ其負擔スヘキ
 利息又ハ年金ノ部分ヲ異議ヲ留メスシテ受取リタルキ 然レハ此場
 合ニ於ケル擔保ノ免除ヲ推定スルニハ第一、債權者カ右債務者ノ一人

ヨリ其負擔スヘキ利息又ハ年金ノ部分ヲ受取リタルト第二十個年間引續キ之ヲ受取リタルト及ヒ異議ヲ留メサルトヲ要ス蓋シ債權者カ十個年間即チ斯ク永久ナル時間引續キ且異議ヲ留メスシテ其債務者一人ノ負擔スヘキ利息又ハ年金ノ部分ヲ受取リタルハ即チ債權ニ附着スル擔保ノ權利ヲ拋棄シタル意思ヲ推知スルニ足ルナリ債權ノ元本ニ付キ此推定ヲ爲シ得ル以上ハ將來ノ利息又ハ年金ニ付テモ亦同様ナルハ言テ俟タス然レモ若シ十個年間一回ニテモ利息又ハ年金ノ全部ヲ右債務者ノ一人ヨリ辨濟シタルモハ前述免除ノ推定ヲ爲スヘキニ非ス

又此第三ノ場合ヲ説明スルニ法律ハ十個年間引續キ自己ノ負擔スヘキ連帶又ハ任意不可分ノ債務ノ利息又ハ年金ノ部分ヲ辨濟シタル債務者ヲ以テ債務ノ元本又隨テ將來ノ利息又ハ年金ニ付キ連帶若クハ

不可分ノ債務者ト做スヲ許サ、ル一種特別ノ時効ヲ規定シタルモノナリ然レハ若シ債權者カ十個年間一回ニテモ利息又ハ年金ノ全部ノ辨濟ヲ受ケタルモハ即チ時効ノ一種ノ中斷アリタルモノナレハ免除ノ推定ヲ爲スヘキニ非スト謂フモ或ハ不可ナカルヘキ歟然レモ此免除ヲ説明スルニ擔保權拋棄ノ意思ノ推定ヲ以テセス時効ヲ以テスルハ法文ニ戻ル所アルナリ

爰ニ一言注意スヘキハ既ニ時期ニ至リタル利息又ハ年金ノ一分ヲ共同債務者ノ一人ヨリ其負擔スヘキ部分トシテ受取リ且擔保ノ權利ヲ留保セサル場合ハ第一ノ場合ニ入り又擔保ノ權利ヲ留保セスシテ右ノ一分ヲ訟求シ債務者カ其訟求ニ承服シ又ハ辨濟ヲ爲スヘキノ確定判決アリタル場合ハ前述第二ノ場合ニ入ルト是ナリ尙ホ一言スヘキハ本條ニ定ムル法律上ノ推定ハ所謂ル輕易ナル法律上ノ推定(證據編

第八十七條以下ナルヲ以テ反證ヲ許スモノタルコト是ナリ

第五百十一條 保證人ノ一人ニ保證ヲ免除シタルト

キハ主タル債務者ハ其債務ヲ免カレス他ノ保證人ハ保證ノ免除ヲ受ケタル一人ノ部分ニ付キ其義務ヲ免カル然レトモ保證人ノ間ニ連帶ヲ爲セル場合ニ於テ債權者カ第五百六條第二項ニ記載シタル如ク他ノ保證人ニ對シテ自己ノ權利ヲ留保セサルトキハ他ノ保證ヲシテ其義務ヲ免カレシム

〔義解〕(七三) 本條ハ共同保證人ノ一人ノ得タル保證ノ免除ヨリ生スル効力ヲ定ム

債權者カ保證人ニ保證ノ免除ヲ與ヘタルカ爲メ主タル債務者ニ於テ債務ヲ免カル、ノ理ナキヤ言ヲ待タヌ又保證人ノ數人アル場合ニ於

テ債權者カ其一人ニ與ヘタル保證ノ免除ハ他ノ保證人ヲシテ保證ヲ免カレシメス然レモ債權者カ保證人ノ一人ニ免除ヲ與ヘタル後ニ債務ノ全部ヲ他ノ保證人ニ請求スルキハ此請求ヲ受ケタル保證人ハ分別ノ利益(分別ノ利益トハ數人ノ保證人アル場合ニ於テ訴追セラレタル其一人カ債務ハ當然其間ニ分別スルヲ以テ自己ノミナラス各保證人ヲ追訴センコトヲ請求スルノ利益ヲ謂フ)ヲ援用セサルモ債權者カ其一人ニ與ヘタル保證ノ免除ヲ援用シテ免除ヲ得サル者ノ部分ノミヲ辨濟シテ義務ヲ免カル、ヲ得ルナリ

然レモ保證人カ連帶ニテ債務ヲ保證スル場合ニ於テ債權者カ其一人ニ保證ノ免除ヲ與ヘ他ノ保證人ニ對シテ自己ノ權利ヲ留保セサルモハ他ノ保證人モ亦義務ヲ免カル、ナリ何トナレハ其免除ヲ受ケタル保證人ハ連帶ニテ債務ノ辨濟ヲ保證シ其全部ノ請求ヲ受クルモ分別

ノ利益ヲ援用スルコトヲ得サルモノナルニ債權者カ之ニ保證ノ免除ヲ與ヘ他ノ保證人ニ對シテ保證ヲ留保セサルニ於テハ彼ノ主タル連帶ノ債務者ノ一人ニ爲シタル免除ニ因リ他ノ連帶債務者ノ債務ヲ免カ
ル、ト其理一ナレハナリ(第五百六條)

第五百十二條 債權者ノ質又ハ抵當ノ拋棄ハ其債權

ヲ減セス然レトモ連帶債務者又ハ保證人ハ其拋棄ニ因リテ此等ノ擔保ニ代位スルコトヲ妨ケラレタルカ爲メ債權擔保編第四十五條及ヒ第七十二條ニ依リ債權者ニ對シテ自己ノ免責ヲ請求スルコトヲ得

〔義解〕(七四) 本條ハ債權者カ物上擔保ヲ拋棄シタルニ因リ對人擔保ヲ併セテ失フコトアルヘキ旨ヲ規定セリ

債權者カ質又ハ抵當ヲ拋棄シタルハ其拋棄スルモノハ物上擔保ノミニシテ債權ニ非サレハ或ハ債權ノ鞏固ヲ缺クニ至ルコトアルヘキモ爲メニ其額ヲ減スルモノニ非ス然レモ此物上擔保ノ拋棄ハ爲メニ對人擔保ヲ失ハシムルニ至ルコトアルヘキナリ

他人ト共ニ義務ヲ負擔スル連帶債務者又ハ他人ノ爲メニ義務ヲ負擔スル保證人カ債務ヲ辨濟シタルハ債權者ノ債權及ヒ之ヲ擔保スル質又ハ抵當等ノ物權ニ代理スルコトハ既ニ業ニ之ヲ示セリ(第四百八十二條)然ルニ連帶債務者又ハ保證人カ其義務ヲ諾約シタル當時ニ在テハ若シ自ラ債務ヲ辨濟スルコトアルモ債權者ノ質又ハ抵當等ノ物權ニ代位スヘケレハ自己ノ地位ニ危險ナシト思料シタルヘキニ拘ハラズ今ヤ債權者ハ質又ハ抵當ヲ拋棄シテ此等ノ者ヲシテ其義務ヲ諾約シタル當初ノ希望ヲ空シカラシメタルナリ然レハ連帶債務者ハ此擔保

ヲ供シタル債務者ノ部分ニ付キ連帶ノ義務ヲ免カレノコトヲ請求スルヲ得ヘク擔保編第七十二條又保證人ハ保證ノ義務ヲ免カレノコトヲ請求スルヲ得ヘキナリ(同編第四十五條)何トナレハ此等ノ者カ依然連帶又ハ保證ノ義務ヲ負擔スルキハ債權者ノ所爲ニ因リ辨濟ヲ爲スモ擔保ニ代位スルコトヲ得サルカ爲メ損害ヲ受クルニ至ルヘケレハナリ而シテ此等ノ者ノ免責ハ當然行ハル、モノニ非スシテ之ヲ請求セサルヲ得サル所以ハ債權者カ質又ハ抵當ノ拋棄ヲ爲スニ拘ハラス此等ノ者ハ爲メニ毫モ損害ヲ受ケサルコトアルヘキニ因ル例ハ連帶債務者又ハ保證人カ連帶又ハ保證ノ義務ヲ約シタル當時ニ在テハ質又ハ抵當ノ拋棄ヲ利益シタル債務者ハ未タ此物上擔保ヲ設定セザリシヲ以テ右連帶債務者又ハ保證人ハ自ラ辨濟ヲ爲ス場合ニ對シ此等ノ物上權ニ代位スルノ心算ナクシテ自己ノ義務ヲ約シタル場合ノ如キ是

ナリ然レハ裁判所ハ事情ヲ斟酌シ右ノ請求ヲ許否スヘキナリ爰ニ注意スヘキハ法文ニハ「云々自己ノ免責ヲ請求スルコトヲ得」トアレト今述ヘ來リタルカ如ク他ノ連帶債務者ハ債務其モノ、免除ヲ請求スルコトヲ得ルニ非スシテ債務ノ連帶ヲ免カレノコトヲ請求シ即チ辨濟ノ請求ヲ受ケタルキハ擔保ノ拋棄ヲ得タル債務者ノ部分ニ付キ辨濟セザラシコトヲ請求スルヲ得ルノミ又保證人ハ其保證ヲ免カレノコトヲ請求シ而シテ其請求ノ許サレタルキハ最早其債務ニ付テハ毫モ關係ヲ有セサルニ至レルコト是ナリ又本條ハ連帶債務者及ヒ保證人ニ付テノミ規定スレトモ債權者カ任意不可分債務者ノ一人カ供シタル物上擔保ヲ拋棄シタルキハ他ノ共同債務者ハ亦其一人ノ部分ニ付キ免責ヲ請求スルヲ得ヘキコト是ナリ(擔保編第九十一條第二項)尙ホ爰ニ一言スヘキハ連帶ト不可分ト併合シテ要約シタル場合ニ

於テ債權者カ連帶ヲ拋棄シタルキハ任意ノ不可分ノ拋棄ヲ惹起スヘキモ不可分ヲ拋棄シタルキハ連帶ハ依然存立スルト是ナリ(擔保編第九十條其然ル所以ハ任意ノ不可分ハ連帶ヨリモ其効力更ニ大ナルモノニシテ債權擔保編第八十八條ニ於テモ不可分ノ設定ハ連帶ヲ明示ニテ阻却セサル限リハ連帶ノ効力ヲ生セシムルモノト規定セリ元來債權者カ擔保ノ比較上効力ノ劣リタル連帶ヲ拋棄シタルキハ其効力ノ更ニ大ナル不可分ヲ拋棄スルノ意思アリシト做スハ當然ナリト雖モ不可分ヲ拋棄シタルキハ其効力ノ更ニ小ナル連帶ヲ拋棄スルノ意思アリシト推定スヘカラサルニ因ル

第五百十三條 共同債務者ノ一人カ連帶若クハ不可分ノミノ免除ヲ得ル爲メ又ハ保證人ノ一人カ保證ノ免除ヲ得ル爲メ債權者ニ出捐ヲ爲シタルモ其債

務ヲ減セス且他ノ共同債務者又ハ共同保證人ニ對シテ求償權ヲ有セス

〔義解〕(七五) 本條ハ對人擔保ノ免除ヲ得ルカ爲メニ供シタル出捐ハ債務ヲ減セス又求償權ノ原因タルトテ得サル旨ヲ定ム
共同債務者ノ一人カ連帶若クハ不可分ノミノ免除ヲ得ル爲メ又ハ保證人ノ一人カ保證ノ免除ヲ得ル爲メ債權者ニ出捐ヲ爲シタルモ其出捐ハ債務ノ辨濟ニ非サルヲ以テ債務額ニ減少ヲ來スヘキノ理ナシ即チ其出捐ハ對人擔保ノ免除ヲ得ルカ爲メニ供シタルモノナリ然レハ債權者ハ連帶不可分又ハ保證ノ免除ヲ與ヘタルカ爲メ若シ共同債務者ノ他ノ一人又ハ主タル債務者カ無資力ニ至リタルモ對人擔保ノ免除ヲ得タル者ニ對シテ其無資力者ノ負擔スル債務額ヲ請求スルコトヲ得ス然レモ若シ辨濟期ニ到リ共同債務者中ニ無資力者ナク又主タ

ル債務者ノ無資力者ナラスシテ債權者カ債務ノ全部ノ辨濟ヲ得タル
 事ハ前述ノ免除ヲ與ヘタルカ爲メ得タル利益ハ債權者ニ取リテハ債
 額外ノ純粹ナル利得ナリト謂フヘシ故ニ有償ニテ對人擔保ヲ免除ス
 ル合意ヲ爲ストキハ其合意ハ即チ射倖ノモノナリ而シテ共同債務者
 ノ一人又ハ保證人ノ一人カ免除ヲ得ルカ爲メニ供シタル出捐ハ債務
 ヲ減スルモノニ非サレハ之ヲ供シタル者カ他ノ債務者又ハ他ノ保證
 人ニ對シテ求償權ヲ有セサルヤ言テ俟タサルナリ何トナレハ右ノ出
 捐ハ債權ノ減少ヲ來スニ非ス隨テ他ノ債權者又ハ他ノ債務者ノ利益
 ト爲リタルニ非サレハナリ

第五百十四條 特定物ヲ引渡スノミ又ハ返還スルノ
 ミノ義務ヲ免除スルモ債務者ノ利益ニ於テ讓戻又
 ハ讓渡ヲ惹起セス其所有者ハ回復ノ權利ヲ失ハス

〔義解〕(七六) 本條ハ特定物ノ引渡又ハ返還ノ義務ヲ免除スルモ爲メ
 ニ其所有權ヲ失フモノニ非サル旨ヲ定ム

債權者カ特定物ヲ引渡スノミノ義務又ハ之ヲ返還スルノミノ義務ヲ
 免除スルモ債務者ニ其物ノ所有權ヲ讓戻シ又ハ讓渡シタルモノニ非
 サレハ債權者ハ其所有者タル權利ヲ失ハサルヤ知ルヘキナリ故ニ例
 ハハ買主カ賣主ニ合意ノ目的タル特定物ヲ引渡スノ義務ヲ免除シ又
 ハ寄託者カ受寄者ニ其寄託シタル特定物ヲ返還スルノ義務ヲ免除シ
 タルモ買主及ヒ寄託者ハ其所有權ヲ拋棄シタルモノト做シ又ハ其特
 定物ヲ讓戻シ又ハ讓渡シタルモノト做スヲ得ス蓋シ買主及ヒ寄託者
 ハ其特定物ニ關シテハ所有權ト引渡ヲ得ヘキ債權トノ二箇ノ權利ヲ
 有セリ其免除シタルハ右ノ債權ノミニシテ所有權ヲ拋棄シタルニ非
 サレハ其回復ノ權利ヲ失ハスシテ單ニ其引渡ヲ請求スルノ權利ヲ失

ヒタルノミ然レハ引渡ノ義務ヲ負擔セシ賣主又ハ受寄者ハ此義務ニ
 附着スル保存ノ義務ノ免除ヲモ併セテ得タルモノナリ然レハ賣主又
 ハ受寄者ハ其特定物ニ付テハ單純ニシテ且容假ノ占有者タルニ過キ
 サレハ惡意若クハ故意ヲ以テ其物ヲ毀損シタル場合ニ非サレハ其責
 ニ任セサルナリ而シテ買主及ヒ寄託者カ其物ヲ取還スルニハ賣買又
 ハ寄託ニ因テ生シタル對人訴權ニ依ラスシテ物上訴權ニ依ルコトヲ
 得ルノミナレハ其物ノ所有者タルコトヲ證明セサルヲ得スト知ルヘ
 シ
 爰ニ一言スヘキハ買主カ賣主ニ引渡ノ義務ヲ免除シタルモ賣主ハ爲
 メニ追奪擔保ノ義務ヲ免カレス又買主ハ爲メニ解除ノ訴權ヲ失ハス
 ト雖モ又自ラ代金辨濟ノ義務ヲモ免カレサルコト是ナリ
 第五百十五條 連帶債權者ノ一人ノ爲シタル債務又

ハ連帶ノミノ免除ハ單ニ其一人ノ部分ニ付キ之ヲ
 以テ他ノ債權者ニ對抗スルコトヲ得
 債務カ性質ニ因ル不可分ナルトキハ債權者ノ一人
 ノ爲シタル免除ハ他ノ債權者ヲ害スルコトヲ得ス
 他ノ債權者ハ第四百四十五條及ヒ第五百六條ノ規
 定ニ從ヒテ全債權ヲ行フ

〔義解〕(七七) 本條ハ連帶債權者ノ一人又ハ性質ニ因ル不可分債務ノ
 債權者ノ一人ノ與ヘタル免除ハ他ノ債權者ニ對シテ如何ナル効力ヲ
 生スルヤヲ知ラシム

連帶債權者ハ共通ノ利益ニ於テ相互ニ代理ヲ爲スモノナレハ其一人
 カ債務者ヲ訴追シ之ヲ遲滯ニ付シ又ハ辨濟ヲ受ケタルモ其効力ハ
 他ノ共同債權者ニ及ブモノナリト雖モ債權ヲ減少シ若クハ消滅スル

カ爲メ即チ共同債權者ノ不利益ニ於テ相互ニ代理ヲ爲スモノニ非ス然レハ其一人カ債務者ニ債務其モノ又ハ連帶ノミノ免除ヲ與フルモ他ノ共同債權者ニ効力ヲ及ホスコトナシ然レモ其一人ノ與ヘタル免除ハ毫モ効力ヲ生セサルニ非ス債務其モノ、免除ヲ與ヘタル一人カ其辨濟ノ請求ヲ爲スモ債務者ハ之ニ應セサルヲ得ヘク又連帶ノミノ免除ヲ與ヘタル一人カ全部ノ請求ヲ爲スモ債務者ハ單ニ其一人ノ部分ヲ辨濟シ其一人ニ對シテ義務ヲ免カル、トヲ得ルハ勿論他ノ債權者カ全部ノ辨濟ヲ請求スルモ債務者ハ免除ヲ與ヘタル一人ノ部分ヲ控除シテ辨濟ヲ爲シ辨濟ノ請求ヲ爲ス債權者及ヒ他ノ免除ヲ與ヘサル共同債權者ニ對シテ義務ヲ免カル、ヲ得ルナリ換言スレハ債務者ハ全部ノ請求ヲ爲ス他ノ債權者ニ免除ヲ與ヘタル債權者ノ部分ヲ控除シテ辨濟ヲ爲スコトヲ得ルナリ何トナレハ債務者ハ債務其モノ又

ハ連帶ノミノ免除ヲ與ヘタル債權者ノ部分ニ付キ其免除ヲ以テ他ノ債權者ニ對抗スルコトヲ得レハナリ
 任意ノ不可分債務ノ債權者ノ一人カ債務其モノ又ハ不可分ノミノ免除ヲ與ヘタルモ亦今連帶債權者ノ一人カ債務其モノ又ハ連帶ノミノ免除ヲ與ヘタル場合ニ付キ述ヘタル所ト毫モ異ナルトナシ即チ其免除ハ他ノ共同債權者ノ不利益ニ効力ヲ生スルトナキナリ
 性質ニ因ル不可分債務ノ債權者ノ一人カ債務又ハ不可分ノ免除ヲ與ヘタルモ亦其免除ハ亦他ノ債權者ヲ害スヘキニ非ス何トナレハ他ノ債權者ハ免除ヲ與フルノ意思ナクシテ之ニ干與セサレハナリ然レハ免除ニ干與セサル他ノ債權者ハ性質上其訴權ヲ分ツトヲ得サレハ全部ニ付キ債務者ヲ訴追スルトヲ得ヘシ然レモ免除ヲ與ヘタル一人ノ部分ハ其免除ノ債務ニ係ルト不可分ニ係ルトニ從ヒ金錢ヲ以テ債務

者ニ計算シ又ハ免除ヲ與ヘタル債權者ニ計算スヘキナリ又不可分ノ
ミノ免除ヲ與ヘタル債權者カ自ラ債務者ニ對シテ要求セントスルキ
ハ自己ノ部分ノミノ辨濟ヲ請求スルコトヲ得ルノミ而シテ債務者ハ金
錢ニテ其部分ヲ辨濟シ此辨濟額ハ他ノ共同債權者ニシテ全部ノ請求
ヲ爲ス者ニ對シテ求償スルコトヲ得ヘシ然レハ右一人ノ與ヘタル免除
ハ債務其モノニ係ルキハ債務者ハ他ノ共同債權者ニシテ全部ノ請求
ヲ爲ス者ヨリ右一人ノ部分ニ付キ金錢ニテ計算ヲ受クルノ効力ヲ生
シ又不可分ノミニ係ルキハ拋棄者ヨリ全部ノ請求ヲ爲スコトヲ得サ
ルノ効力ヲ生ス

第五百十六條 債權者カ債務者ノ義務ヲ記載シタル
本證書ヲ任意ニテ債務者ニ交付シタルトキハ其證
書ニ免除ノ旨ヲ附記セスト雖モ債權者ハ債務ノ免

除ヲ爲シタリトノ推定ヲ受ク但債權者ノ反對ノ意
思ヲ證スル權利ヲ妨ケス
公正證書ノ正本又ハ判決書ノ正本ノ任意ノ交付ハ
其書類ニ執行文ヲ具備スルモ債務ノ免除ヲ推定セ
シムルニ足ラス但裁判所カ事情ニ從ヒテ其免除ヲ
推測スルコトヲ妨ケス
債務者カ右ノ書類ヲ所持スルトキハ反對ノ證據ア
ルマテハ債權者ヨリ任意ノ交付アリタリトノ推定
ヲ受ク

〔義解〕(七八) 本條ハ債權者カ債務者ノ義務ヲ認メタル書面ヲ任意ニ
債務者ニ交付シタル場合ニシテ默示ノ免除ヲ成ス場合ト否サル場合
トヲ示セリ

債權者カ其義務ヲ記載シタル本證書即チ正本ヲ任意ニテ債務者ニ交付シタルキハ債權者ハ最早其債權ヲ證明スヘキ證據ヲ有セサルヲ以テ假令其證書ニ免除ノ旨ヲ附記セサルモ其債權ニ付テハ爾後請求セサルヘシトノ意思ヲ有シ即チ其債權ヲ拋棄シタルモノナリト推定スルハ當然ナリト謂フヘシ然レモ此推定ヲ生スルカ爲メニハ其交付シタル證書ハ義務ヲ記載シタル本證書ナラサルヘカラス、其交付ヲ受ケタル者ハ債務者ナラサルヘカラス又其交付ハ任意ニ出テサルヘカラス又假令ヒ此三條件ノ具備スルモ債權者カ債務ノ免除ヲ爲スモノニ非ストノ留保ヲ爲シタルキハ默示ノ免除ヲ生セサルハ勿論假令ヒ此留保ヲ爲サスト雖モ此推定ハ完全ナル法律上ノ推定ニ非スシテ所謂ル輕易ナル法律上ノ推定ナレハ債權者ハ反對ノ意思ヲ證スルコト得ルナリ

又債權者ノ債務者ニ任意ニ交付シタル書類ニシテ私署證書ノ正本ニ非ス判決書其他公正證書ノ正本ナルキハ假令ヒ其書類ニ執行式ヲ具備スルモ債務ノ免除ヲ推定スヘキモノニ非ス何トナレハ債權者ハ其正本ヲ債務者ニ交付シテ自己ノ手中ニ之ヲ有セサルモ其正本ノ公證人其他裁判所書記ノ手中ニ存在スルヲ以テ之ニ依リ其債權ヲ證明スルコトヲ得レハナリ然レモ裁判所ハ事情ニ從ヒ其交付ヲ以テ免除ヲ與ヘタルモノト推測スルコト得ルナリ

債務者カ以上ノ書類ヲ所持スルトキハ詐欺暴行ニ依リ之ヲ所持シ又ハ債權者ノ之ヲ紛失シテ債務者ノ之ヲ拾取シタルニ依リ之ヲ所持スルモノト推定スヘキニ非サレハ此等ノ事實ニ付キ證據アルマテハ債務者ハ任意ニ其交付ヲ受ケタルモノト推定スルハ當然ナリト謂フヘシ

第五百十七條 債權者カ證書ノ全文又ハ債務者ノ署名其他緊要ナル部分ヲ有意ニテ毀滅シ扯破シ又ハ抹殺シタルトキハ前條ノ區別ニ從ヒテ任意ノ交付ニ準シ債務ノ免除アリタリト推定ス
 右毀滅、扯破又ハ抹殺ハ其當時證書カ債權者ノ占有ニ係リシトキハ反對ノ證據アルマテ債權者ノ所爲又ハ其承諾ニ出テタリトノ推定ヲ受ク

〔義解〕(七九) 本條ハ債權者ノ所爲又ハ其承諾ニ出テタル所爲ニ因リ默示ノ免除ヲ推定スヘキ場合ヲ定ム

債權者カ證書ノ全文ヲ有意ニテ毀滅シ例ヘハ火中ニ投シ若クハ之ヲ扯シ例ヘハ細片ニ引裂キ又ハ之ヲ抹消シ例ヘハ墨色ヲ以テ文字ヲ塗抹シ之ヲ讀ムコト能ハサラシメタルキハ其所爲タルヤ證書ヲ債務者ニ

交付シタルト敢テ異ナラス即チ其債權ヲ證明スヘキ證據ヲ失フニ至テハ前條ニ記載シタル任意ノ交付ノ場合ト敢テ異ナラサルナリ又假令其證書ノ全文ヲ毀滅セス債務者ノ署名ヲ毀滅シ若クハ抹消シ又ハ其緊要ナル部分例ヘハ借用證書中ノ金額記載ノ部分ヲ毀滅シ若クハ抹消シタルキハ亦債權ヲ證明スヘキ證據ヲ失フコト前述證書ノ全文ヲ毀滅シ扯破シ抹消シタル場合ト敢テ異ナラサルナリ而シテ其證書ノ私署證書ノ正本ナルトキハ常ニ其所爲ヲ以テ債務ノ免除ヲ爲シタリトノ推定ヲ爲スヘキモ公證人ノ作りタル證書ノ正本其他判決書ノ正本等ナルキハ裁判所カ前述ノ所爲ヲ以テ免除ヲ推測スルコト得ルノミ又債權者カ證書ノ全文又ハ其緊要ナル部分ヲ毀滅シ扯破シ又ハ抹消スルモ若シ其過失ニ出テタルコトヲ證スルキハ免除ノ推定ヲ爲スヘキニ非サルヤ言ヲ俟タサルナリ

又前述證書ノ全文又ハ其緊要部分ノ毀滅、扯破、抹消ノ當時債權者カ其證書ヲ占有シタルニ於テハ其所爲ハ債權者自ラ之ヲ爲シ又ハ其承諾ニ因テ他人之ヲ爲シタリトノ推定ヲ爲スヘシト雖モ債權者ハ之ニ對シテ反對ノ證據ヲ擧クルヲ得ルナリ然レモ若シ右所爲ノ當時ニ於テ債權者カ證書ヲ占有セザリシモハ債務者ハ其所爲ノ債權者ノ承諾ニ出テ、之ヲ爲シタルモノタルコトヲ證セサルヘカラス而シテ前述ノ所爲ノ當時債權者カ證書ヲ占有シタル事實ハ債務者ヨリ之ヲ證スヘキモノナリト雖モ債權者カ證書ヲ占有スルハ普通ノ情態ナルヲ以テ債務者ハ債權者カ其手中ニ之ヲ所持セザリシコトヲ自ラ證明セシコトヲ求ムルヲ得ヘキナリ

第五百十八條 債務ノ免除ハ明示ナルト默示ナルト又直接ニ證スルト法律上推定スルトヲ問ハス反對

ノ證據アルマテ有償ニテ之ヲ爲シタリトノ推定ヲ受ク

然レトモ授受スル相對能力ナキ者ノ間ニ於ケル免除ハ有償ニテ之ヲ爲シタリトノ直接ノ證據ヲ擧クルコトヲ要ス

〔義解〕(八〇) 本條ハ債務ノ免除ハ有償ニ之ヲ爲シタリトノ推定ヲ爲スヘキモノタルコト及ヒ或ル場合ニ於テハ有償ニテ爲シタリトノ直接證據ヲ擧クルコトヲ要スル旨ヲ定ム
第二百九十八條ヲ講究スルニ際シテ示シタルカ如ク有償合意ト無償合意トノ間ニハ著大ナル差異アリ殊ニ當事者ノ能力ニ關シテ差異アルナリ故ニ例ヘハ後見人ハ親族會ノ許可ヲ得テ有償ニテ債務重要ナルモノト假定ス)ノ免除ヲ爲スコトヲ得ヘキモ無償ニテ之ヲ爲スコトヲ

得サルヘシ(人事編第九十四條第二號ニ於テハ不動産及ヒ重要ナル
 動産ヲ讓渡云々トアリテ其讓渡ノ有償ナルヤ無償ナルヤヲ區別セス
 ト雖モ其讓渡ハ有償ノモノニ限ルヘシ無償ノモノハ假令親族會ノ許
 可ヲ得ルモ後見人之ヲ爲スコトヲ得サルヘシト思料ス蓋シ右第二號
 ニ所謂ル讓渡ハ有償ノ讓渡ノミヲ指スコトハ此第二號ト同條第四號
 トヲ對照シテ其然ルヲ知ルヲ得ヘシ第二號ニハ「云々之ヲ取得シ」トア
 リ第四號ニハ「相續遺贈若クハ贈與ヲ受諾シ云々」トアリテ第二號ニハ
 有償行爲ヲ規定シ第四號ニハ無償行爲ヲ規定シタルモノト解釋スヘ
 キヤ明カナリ否サレハ第二號ノ「取得」ノ語ト第四號ノ「受諾」ノ語トハ重
 複スヘシ然ルニ他ニ後見人ニ無償ニテ讓渡ヲ許シタルノ規定ナク
 ハナリ而シテ反對ノ證據アルマテハ免除ハ明示ナルト默示ナルト又
 直接ニ證スルト法律上推定スルトヲ問ハス有償ニテ之ヲ爲シタリト

ノ推定ヲ受クル所以タルヤ債權者カ免除ヲ承諾スルハ有償ニテ之ヲ
 爲スノ普通ナルニ因ル(此理由ハ免除ノ純然タル性質ニ反スルモノト
 ノ批評アルヲ免カレス何トナレハ純然タル免除ハ無償ナルヘケレハ
 ナリ然レモ本法ニ於テハ免除ニ有償又ハ無償ノモノアルトテ第五百
 四條ニ於テ既ニ規定シタルヲ以テ其結果タル本條ノ規定ヲ要スルニ
 至レリト知ルヘシ)
 債務ノ免除ハ反對ノ證據アルマテ有償ニ爲シタリトノ推定ヲ適用ス
 ヘカラサル例外ノ場合ハ無償ニテ授受スル相對能力ナキ者ノ間ニ於
 ケル免除ノ場合はナリ此免除ヲ援用セントスル者ハ有償ニテ之ヲ爲
 シタリトノ直接ノ證據ヲ擧ケサルヘカラス何トナレハ其當事者間ニ
 於テハ今述ヘタルカ如ク法律上固ト無償ニテ授受スルヲ得サルヲ
 以テ若シ反對ノ證據アルマテハ有償ニテ免除ヲ爲シタリトノ推定ヲ

爲スヲ得ルモノトスルモハ無償ニテ授受スル能力ナキ當事者ハ其實無償ニテ免除ヲ爲シ法律ノ制禁ニ背戾スルコトアルモ有償ニテ爲シタリトノ推定アルヲ以テ反對ノ證據ヲ擧ケテ之ヲ攻撃セサルヲ爲スト雖モ之ヲ擧クルハ極メテ困難ナレハナリ然ルニ佛蘭西ニ於テハ例ヘハ父ハ其姦通若クハ背倫ノ子ニ贈與ヲ爲スヲ禁シ即チ父ハ其背倫若クハ姦通ノ子ニ贈與ヲ爲ス相對ノ無能力者ナリト雖モ本法ニ於テハ斯ノ如キ授受スル相對無能力者ノ規定アルヲ見ス強テ本條第二項ノ規定ヲ適用スヘキ場合ヲ求ムルモハ准禁治產者カ其債務者ニ免除ヲ與ヘタル場合ナルヘキ歟人事編第二百三十四條准禁治產者ハ保佐人ノ立會アルニ非サレハ贈與ヲ爲スノ能力ナキ者ナリ然レハ其方式ニ從ヒテ免除ヲ與ヘタルモ非サレハ無償ノ免除ハ無効ナルヘキモ有償ノ免除ハ右ノ方式ニ依ラスシテ有効ニ之ヲ與フルコトヲ得ル

ヲ以テ右ノ方式ニ依ラスシテ其與ヘタル免除ヲ援用スルニハ有償ニテ之ヲ爲シタリトノ直接ノ證據ヲ擧クルコトヲ要スヘキモノ、如シ然レモ准禁治產者ハ右ノ方式ニ依ラスシテ授受スル能力ナキ者トスルモ相對無能力者ニ非スシテ絕對無能力者ナルヲ以テ本條ノ規定スル所ト稍異ナリト知ルヘシ尙ホ一言スヘキハ授受スル相對能力ナキ者トハ無償ニテ授受スル相對能力ナキ者ヲ謂フコト是ナリ

第四節 相殺

[總說]

(八一) 相殺モ亦義務消滅ノ一原因ナリ而シテ特ニ一言スヘキハ他ノ義務消滅ノ原因ハ概テ一箇ノ義務ノ消滅ヲ來スニ過キスト雖モ(更改ノ如キハ場合ニ依リ二箇ノ義務ノ消滅ノ原因タルコトアルハ既ニ示シタルカ如シ)相殺ハ常ニ二箇ノ義務ノ全部又ハ一箇ノ義務ノ全部及

ヒ他ノ一箇ノ義務ノ一分ノ消滅ノ原因タルコト是ナリ
相殺ニハ法律上ノモノ、任意上ノモノ及ヒ裁判上ノモノアリ

第五百十九條 二人互ニ債權者タリ債務者タルトキ

ハ下ノ條件及ヒ區別ニ從ヒテ法律上、任意上又ハ裁判上ノ相殺成立ス

相殺ハ二箇ノ債務ヲシテ其寡少ナル債務ノ數額ニ滿ツルマテ消滅セシム

〔義解〕(八二) 本條ハ如何ナル場合ニ相殺ノ成立スルヤヲ示シ且相殺ノ効力ヲ規定ス

甲者ハ乙者ノ債權者タリ乙者ハ甲者ノ債權者タルトハ又相互ニ債務者タリ若シ雙方ニ於テ金錢其他代替スルヲ得ルモノヲ辨濟スヘキ債務ヲ負擔シ其辨濟ノ期ニ至リタルトハ甲者ヨリ乙者ニ自己ノ債務ヲ

辨濟シ又乙者ヨリ甲者ニ自己ノ債務ヲ辨濟スルハ雙方ニ於テ其領收スヘキ額ヲ以テ債務ノ辨濟ニ充テ現實ノ辨濟ヲ省略シテ雙方同時ニ義務ヲ免カル、ノ簡便ナルニ如カサルナリ

此相殺ヲ爲スカ爲メニハ雙方ノ債額ノ均シキヲ要セス二箇ノ債務中寡少ナルモノ、數額ニ滿ツルマテ之ヲ行ヒ隨テ二箇ノ債務中其一箇ノ全部ヲ消滅セシメ他ノ一箇ノ一分ノ消滅ヲ來スヘキナリ故ニ相殺ニ因テ消滅シタル殘額ヲ多額ノ債務ヲ負擔セシ債務者ヨリ辨濟ヲ爲シタルトハ雙方ノ債務ハ全ク消滅ニ至ルヘキナリ即チ此二箇ノ債額ノ等シカラサル場合ニ於テハ多額ノ債務ノ一分ハ相殺ニ因テ消滅シ他ノ一分ハ辨濟ニ因テ消滅シ而シテ相殺ハ假設ノ辨濟ナルヲ以テ彼ノ辨濟ハ不可分ニ之ヲ爲サルヘカラストノ原則ニ背反スルカ如キ感ナキニ非スト雖モ任意上ノ相殺ノ場合ニ於テ此嫌ナキハ勿論法律

上又ハ裁判上ノ相殺ノ場合ト雖モ前ニ示シタル相殺ノ便益ハ右ノ嫌ヲ償フニ十分ナリト謂フヘキナリ

第五百二十條 二箇ノ債務カ主タルモノ互ニ代替ス

ルヲ得ヘキモノ明確ナルモノ及ヒ要求スルヲ得ヘキモノニシテ且法律ノ規定又ハ當事者ノ明示若クハ默示ノ意思ヲ以テ其相殺ヲ禁セサルトキハ當事者ノ不知ニテモ法律上ノ相殺ハ當然行ハル

〔義解〕(八三) 本條乃至第五百三十條ノ規定ハ法律上ノ相殺ニ關スルモノニシテ本條ハ法律上相殺ノ行ハル、カ爲メニ必要ナル條件ヲ示セリ而シテ其條件ハ左ノ如シ

第一、二箇ノ債務及ヒ債權カ一身上ニシテ且主タルモノタルト一身上ノモノタルトハ相殺ヲ援用スル者ハ自ラ債務者タリ債權者タル

者ナルヲ謂フ例ハ自ラ債務者タルモ自ラ債權者ニ非スシテ其後見ヲ受クル者ノ債權者タルモ其債務ハ一身上ノモノナルモ其債權ハ一身上ノモノニ非サルヲ以テ相殺ハ行ハレス又主タルモノトハ相殺ノ行ハルヘキ債務ヲ負擔スル二人ノ債務者ハ共ニ主タル債務者ナルヲ謂フ其一人カ主タル債務者ニシテ他ノ一人カ保證人ナルモ一箇ノ債務ハ主タルモノナルモ他ノ一箇ノ債務ハ主タルモノニ非スシテ從タルモノナルヲ以テ相殺ハ當然行ハレス然レモ或ル場合ニ於テハ保證人ノ負擔スル債務ヲ以テ主タルモノト做シ其相殺ノ要素ト爲ルコアリ此點ハ次條ヲ講究スルニ際シテ說示スヘシ

第二、二箇ノ債務カ互ニ代替スルヲ得ヘキモノナルト互ニ代替スルヲ得ヘキモノトハ其目的ノ同種類同品質ニシテ互ニ代替スルヲ得ルモノナルヲ謂フ例ハ雙方カ互ニ金錢ノ債權者及ヒ債務者ナルモ

ハ其債務ノ目的ハ同種類ニシテ互ニ代替スルヲ得ルモノナルヲ以テ相殺ハ行ハルヘキモ若シ一方ハ金錢ノ債務者ニシテ他ノ一方ハ石油ノ債務者ナルトハ其石油第五百二十二條ニ所謂ル市場ノ相場アルモノニ非スト假定スト金錢トハ其ニ代替物ナリト雖モ其種類ノ同シカラサルヲ以テ相殺ハ行ハレサルナリ此條件ニ付テハ尙ホ第五百二十二條ヲ講究スルニ際シテ説明スル所アルヘシ

第三、二箇ノ債務ノ共ニ明確ナルヲ債務ノ明確ナルトハ其成立其目的ノ性質及ヒ分量ノ明確ナルヲ謂フ此條件ニ付テハ第五百二十三條ヲ講究スルニ際シテ尙ホ説明スル所アルヘシ

第四、二箇ノ債務カ共ニ要求スルヲ得ヘキモノナルヲ要求スルヲ得ヘキモノトハ其辨濟ノ期限ニ至リタルモノナルヲ謂フ此條件ニ付テハ尙ホ第五百二十四條ヲ講究スルニ際シテ説明スル所アルヘシ

第五、二箇ノ債務カ共ニ法律ノ規定又ハ當事者ノ明示若クハ默示ノ意思ニ因リ相殺ヲ禁セラレタルモノニ非サルヲ此條件ハ第五百二十六條ヲ講究シテ之ヲ説明スヘシ

以上ニ述ヘタル條件ノ具備スルトキハ法律上ノ相殺ハ當然行ハル、ナリ即チ相殺ハ其効力ヲ生スルカ爲メ裁判所ニ當事者ノ一方ヨリ申立テ、之ヲ言渡サシムルヲ要セス前述五條件ノ具備スルノミニ因リ法律上當然其効ヲ生スルナリ然レハ此法律上ノ相殺ニ因リ消滅シタル債務ノ債權者カ更ニ其辨濟ヲ請求スルトハ其債務ヲ負擔セシ者ヨリ其債務タルヤ請求者カ自己ニ對シテ負擔セシ債務トノ相殺ニ因リ既ニ消滅ニ歸シタルヲ證スルニ於テハ裁判官ハ其相殺ノ行ハレタルヲ認メ請求者ノ債權ハ法律上ノ相殺ニ因リ既ニ消滅シタルヲ以テ請求ノ理由ナキ旨ヲ言渡サルヲ得サルナリ然レハ法律上ノ相殺

ハ當事者相互ノ債務カ前述ノ五條件ヲ以テ成立スルモハ法律ノ効力ニ因リ當然行ハル、モノニシテ裁判官ノ言渡ヲ待テ行ハル、ニ非サルナリ故ニ其行ハル、ヤ當事者ノ不知ニテモ行ハレ又裁判官ハ當事者ノ一方ヨリ他ノ一方ニ對シ債務ノ辨濟ヲ請求スルカ爲メニ提出シタル書類其他ノ證據ニ依テ其債務ハ既ニ相殺ニ因テ消滅シタルヲ覺知シタルモハ職權ヲ以テモ其債務ハ相殺ニ因テ既ニ消滅シタルカ爲メ請求ノ理由ナキ旨ヲ言渡サ、ルヲ得サルナリ何トナレハ裁判官ハ債務ノ辨濟ヲ請求スル者アル場合ニ於テ其債務ノ既ニ辨濟セラレタルコノ證據アルモハ其請求ノ理由ナキ旨ヲ言渡スヘキ職權アル者ニシテ相殺ハ即チ一種省略ノ辨濟ナルコト既ニ述ヘタルカ如クナレハナリ

法律上ノ相殺ハ當事者ノ不知ニテモ當然行ハル、モノニシテ之カ爲メ當事者ノ意思ヲ表スルノ要アラサルニ因リ假令當事者ノ無能力者タルモト雖モ亦行ハル、モノナリ而シテ其行ハル、ヤ直チニ債務ノ利息ハ停ミ又債權ノ擔保ハ消滅ニ歸スルナリ何トナレハ此等ノ利息及ヒ擔保ノ如キハ主タル債務ト其發生又ハ成立ヲ俱ニスルモノナレハナリ

第五百二十一條 主タル債務者ハ自己ノ債務ト債權者カ保證人ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺ヲ以テ債權者ニ對抗スルコトヲ得ス然レトモ訴追ヲ受ケタル保證人ハ債權者カ主タル債務者又ハ自己ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ以テ對抗スルコトヲ得連帶債務者ハ債權者カ其連帶債務者ノ他ノ一人ニ對シ負擔スル債務ニ關シテハ其一人ノ債務ノ部分

ニ付テニ非サレハ相殺ヲ以テ對抗スルコトヲ得ス
 然レトモ自己ノ權ニ基キ相殺ヲ以テ對抗ス可キト
 キハ全部ニ付キ之ヲ申立ツルコトヲ得
 數人ノ連帶債權者アルトキ債務者ハ債權者ノ一人
 カ自己ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ以テ訴追者
 ニ對抗スルコトヲ得
 債務カ債務者ノ間又ハ債權者ノ間ニ於テ任意不可
 分ナルトキハ相殺ハ受方又ハ働方ノ連帶ニ於ケル
 ト同一ノ方法ニ從フ又性質ニ因ル不可分ノ債務ヲ
 ルトキハ第四百四十五條ノ規定ニ從フ

〔義解〕(八四) 本條ハ第一條件ノ適用ヲ示シ併セテ如何ナル人ハ相殺
 ヲ對抗スルコトヲ得又如何ナル人ハ之ヲ對抗スルコトヲ得サルヤヲ知ラ

シム

第一項ノ解、主タル債務者ニ對シテ辨濟ヲ請求スル債權者ハ自ラ其
 債務者ノ債務者ナルトキハ其主タル債務者ハ相殺ヲ以テ訴追者ニ對抗
 スルコトヲ得ヘシト雖モ(他ノ相殺ノ條件具備スルヲ假定スルヤ勿論ナ
 リ)若シ其訴追者カ主タル債務者ノ債務者ニ非スシテ其保證人ノ債務
 者ナルトキハ主タル債務者ハ訴追者カ保證人ニ對シテ負擔スル債務ト
 訴追ニ係ル債務ト相殺ノ行ハレタリトシ之ヲ以テ訴追者ニ對抗スル
 コトヲ得ス何トナレハ保證人ノ債務ハ從タル義務ナルノミナラス債權
 者ノ保證人ニ對シテ負擔スル債務ハ主タル債務者ノ一身上ノ債權ニ
 非サルヲ以テ保證人ニ對シテ債權者ノ負擔スル債務ト主タル債務者
 ノ負擔スル債務ト當然相殺ノ行ハルヘキニ非ス又保證人ハ主タル債
 務者ノ辨濟セサル場合ニノミ債務ノ辨濟ヲ爲スヘキ責アル者ナルノ

ミナラス保證人ヲシテ強ヒテ辨濟セシムルノ權アル者ハ債權者ノミニシテ主タル債務者ハ保證人ヲ強ヒテ辨濟セシムルノ權ナキニ拘ハラス若シ主タル債務者カ債權者ノ保證人ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ以テ對抗スルコトヲ得ルトスルモハ主タル債務者ハ保證人ヲシテ強ヒテ辨濟セシムルノ理ナレハナリ

保證人ヲ訴追スル債權者カ主タル債務者ノ債務者ナルモハ保證人ハ其主タル債務者ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ以テ之ニ對抗スルコトヲ得其然ル所以ハ保證人ハ主タル債務ノ總テノ消滅ノ原因ヲ援用シテ義務ヲ免カル、コトヲ得ルニ因ル

又保證人ノ債務者タル債權者カ之ニ對シテ主タル債務者ノ債務ノ辨濟ヲ請求スルモハ保證人ハ自己ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ以テ之ニ對抗スルコトヲ得ルナリ爰ニ注意スヘキハ保證人ノ義務ハ從タル

モノナルヲ以テ債權者ノ保證人ニ對シテ負擔スル債務ト主タル債務者カ債權者ニ對シテ負擔スル債務トハ假令共ニ相殺ノ他ノ條件ヲ具備スルモト雖モ當然相殺ノ行ハレサルコト是ナリ債權者カ保證人ニ對シテ有効ニ訴追スルコトヲ得ル時期ニ於テ即チ或ル手續(財産檢索ノ手續擔保編第十九條以下)ヲ主タル債務者ノ財産ニ付キ爲シタルモ又ハ其手續ヲ爲サ、ルモ保證人ニ於テ債權者ヲシテ其手續ヲ爲サシムルノ權利ヲ拋棄シテ之ヲ申立テサル場合ニ於テ始メテ債權者ノ保證人ニ對シテ負擔スル債務ト主タル債務者ノ負擔スル債務トノ相殺ノ行ハル、コト是ナリ故ニ若シ保證人カ主タル債務者ノ財産ニ付キ或ル手續ヲ爲サシムルノ權利ヲ拋棄シ債權者ノ自己ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ對抗セシ場合ニ於テ債權者カ更ニ主タル債務者ニ債務ノ辨濟ヲ請求シタルモハ主タル債務者ハ保證人ノ對抗セシ相殺ヲ援用シ

テ其請求ヲ排斥セシムルヲ得ヘシ何トナレハ相殺ハ即チ一種ノ省略
 辨濟ニシテ債權者ハ既ニ保證人ヨリ相殺ノ對抗ニ依リ辨濟ヲ受ケタ
 ルモノナレハ更ニ主タル債務者ヲシテ辨濟ヲ爲サシムルノ權ナケレ
 ハナリ而シテ保證人カ自己ニ對シテ債權者ノ負擔スル債務ノ相殺ヲ
 以テ之ニ對抗シ爲メニ主タル債務者ヲシテ債務ヲ免カレシメタルモ
 ハ此債務者ニ對シテ求償權ヲ有スルヤ言ヲ俟タサルナリ

第二項ノ解、連帶債務者ノ一人ニ對シテ債務ヲ負擔スル債權者カ他
 ノ一人ノ連帶債務者ニ對シテ辨濟ノ請求ヲ爲スモハ此他ノ一人ハ債
 權者カ其共同債務者ニ對シテ負擔スル債務ノ全部ノ相殺行ハレタリ
 トシテ之ニ對抗スルコトヲ得ス單ニ其共同債務者ノ負擔部分ニ付キ相
 殺ヲ以テ之ニ對抗スルコトヲ得ルノミ其然ル所以ハ若シ訴追セラレタ
 ル連帶債務者カ債權者ノ他ノ共同債務者ニ對シテ負擔スル債務ノ全

部ノ相殺ヲ以テ對抗スルコトヲ得ルトスルモハ是レ連帶債務者ノ一人
 カ他ノ共同債務者ヲシテ強ヒテ全部ノ辨濟ヲ爲サシムルニ外ナラス
 然ルニ連帶債務者ノ一人ニ此全部ノ辨濟ヲ強要スルノ權アル者ハ債
 權者アルノミニシテ此債務者ノ一人カ他ノ一人ニ之ヲ強要スルヲ得
 サルニ因ル學者尙ホ他ノ理由ヲ付シテ曰ク訴追セラレサル連帶債務
 者ハ自己ノ負擔部分ニ非サル他ノ部分ニ付テハ固ト保證人タルノ地
 位ヲ有スルニ過キサレハ此負擔部分ニ非サル部分ニ付テハ自己ノ債
 權ト相殺スヘキモノニ非ス然レモ自己ノ負擔部分ハ即チ一身上ニシ
 テ且主タル債務ナレハ此部分ノミハ債權者ノ自己ニ對シテ負擔スル
 債務ト相殺スヘキモノナルニ因ルナリト然レモ此最後ノ理由ニ付テ
 ハ後ニ論スル所アルヘシ

債權者カ自己ノ債權者タル連帶債務者ノ一人ニ對シテ辨濟ヲ請求ス

ルハ其訴追セラレタル連帶債務者ハ債權者カ自己ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺ヲ以テ對抗スルコトヲ得ルナリ此場合ニ於テハ尙ホ債權者ノ債權者タル保證人ニ對シテ債權者カ辨濟ヲ請求スル場合ト等シク全部ノ相殺ヲ申立ツルコトヲ得ルナリ只其保證人ト異ナル點ハ若シ保證人ノ訴追セラル、ハ債權者ヲシテ財産檢索ノ利益及ヒ分別ノ利益ヲ援用スルコトヲ得ルモ連帶債務者ノ一人カ訴追セラル、ハ右ノ利益ヲ申立ツルヲ得サルコト是ナリ又若シ債權者カ自己ノ債權者タル連帶債務者ノ一人ニ對シ辨濟ヲ請求シタルニ其債務者ハ自己ノ權利ニ基キ相殺ヲ以テ對抗シタルニ因リ更ニ他ノ連帶債務者即チ自己ノ債權者ニ非サル債務者ニ對シテ辨濟ノ請求ヲ爲シタルハ此後ニ訴追セラレタル連帶債務者ハ其共同債務者ノ前ニ對抗シタル相殺ヲ援用シテ辨濟ヲ爲サ、ルコトヲ得ルナリ而シテ孰レノ場合ト雖モ連

帶債務ト債權者カ自己ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺ニ因リ他ノ共同債務者ヲシテ義務ヲ免カレシメタル連帶債務者ハ其各共同債務者ノ負擔スル部分ニ付キ求償權ヲ有スルヤ言テ俟マサルナリ

〔論說〕(八五) 債權者カ連帶債務者ノ一人ニ對シテ債務ヲ負擔スル場合ニ於テ他ノ連帶債務者ニ對シ辨濟ヲ請求スルハ其訴追セラレタル債權者ハ連帶債務ト債權者カ其共同債務者ニ對シテ負擔スル債務ノ全部トノ相殺ヲ以テ對抗スルコトヲ得ルノ法理ニ適スルモノ、如シ何トナレハ此二箇ノ債務カ法律上相殺ノ條件ヲ具備スルニ於テハ相殺ヲ妨クルノ理由アルヲ見ス余ノ考フル所ニ依レハ各連帶債務者ハ固ト其負擔部分ニ非サル債務ノ部分ニ付テハ主タル債務者ニ非スシテ保證人ノ地位ニ在ル者ト謂フヲ得ス各連帶債務者ハ元來連帶債務全部ノ辨濟ヲ受クルコトヲ債權者ニ強要スルヲ得ル者ニ非スヤ各連帶

債務者ハ債務ノ全部ノ債務者即チ其全部ノ辨濟ヲ強要セラレ得ヘキ者ナルノミナラス自ラ其辨濟ヲ受クルトテ債權者ニ強要スルトテ得ル者ナル以上ハ連帶債務者ノ一人カ債權者ノ債權者ト爲リタル場合ニ於テ法律カ實際上便益ナリトシテ成ル可ク容易ニ行ハルヘキ規定ヲ設ケタル相殺ニシテ行ハレサルノ理由アルヲ見ス而シテ此相殺ノ行ハル、ニ於テハ債權者ノ訴追セサル連帶債務者ヲシテ全部ノ立替ヲ爲サシムルノ嫌アルカ如シト雖モ抑連帶債務者タルトテ承諾シタル者ハ此立替ヲ爲スコアルヘキハ豫シメ之ヲ承諾シタルモノナルニ非スヤ

《八六》第三項ノ解、債務者カ連帶債權者ノ一人ニ對シテ債權ヲ有スルモハ其一人ノ連帶債權者カ辨濟ヲ請求スルト自己ノ債務者ニ非サル他ノ連帶債權者カ辨濟ヲ請求スルトヲ問ハス右債權者ノ一人カ自己ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ以テ訴追者ニ對抗スルトテ得ルナリ何トナレハ債務者ハ各連帶債權者ニ對シテ義務ノ全部ヲ負擔スルモノナレハ連帶債權者ノ一人ニ對シテ債權ヲ有スルモハ其二箇ノ債務ノ法律上相殺ニ因テ當然消滅スルヤ言テ俟タサレハナリ然レモ若シ債務者カ連帶債權者ノ一人ヨリ訴追又ハ合式ノ要求ヲ受ケタル後ニ他ノ連帶債權者ニ對シテ債權者ト爲リタルモハ債務者ハ訴追者又ハ要求者ニ對スルニ非サレハ辨濟ヲ爲スコテ得サルモノナレハ擔保編第七十七條此場合ニ於テハ自己ニ對シテ他ノ債權者ノ負擔スル債務ノ部分ニ付テニ非サレハ相殺ヲ以テ對抗スルトテ得サルナリ

第四項ノ解、任意不可分債務ノ債務者ノ一人ニ對シテ債務ヲ負擔スル債權者カ其債務者ニ對シテ辨濟ヲ請求スルモハ其債務者ハ不可分債務ノ債權者カ自己ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺ヲ以テ此債權者

ニ對抗スルヲ得サルナリ然レモ債權者カ自己ノ債權者タル債務者ヲ訴追セスシテ他ノ共同債務者ヲ訴追スルモハ此共同債務者ハ債權者カ他ノ債務者ニ對シテ負擔スル債務ト不可分ノ共同債務ニ付キ此他ノ債務者ノ負擔スル部分トノ相殺ヲ以テ對抗スルヲ得ルノミ其然ル所以ハ第二項ノ解ニ於テ債權者ヨリ訴追セラレタル連帶債務者ノ一人カ其共同債務者ニ對シテ負擔スル債務ニ關シ相殺ヲ以テ對抗スルヲ得ヘキ部分ニ付キ示シタル理由アルニ因ル又任意不可分債務ノ債權者ノ一人カ債務者ニ對シテ辨濟ヲ請求スル場合ニ於テ債務者ハ其一人ニ對シテ債權者タルト又ハ他ノ債權者ニ對シテ債權者タルトヲ問ハス不可分債務ト債權者ノ一人カ自己ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺ヲ以テ訴追者ニ對抗スルヲ得ルナリ其然ル所以ハ第三項ノ解ニ於テ連帶債權者ヨリ訴追セラレタル債務者カ其一人

ノ自己ニ對シテ負擔スル債務ノ相殺ヲ以テ對抗スルヲ得ルニ付キ示シタル理由アルニ因ル
 性質ニ因ル不可分債務ノ債權者ノ一人カ其債務者ノ債務者ト爲リタル場合ニ於テ之ニ對シ辨濟ヲ請求スルモハ其債務者ハ相殺ヲ以テ對抗スルヲ得ヘシト雖モ若シ他ノ債權者カ辨濟ヲ請求スルトキハ自己ノ債務者タル債權者ノ部分ト自己ノ債權トノ相殺ヲ以テモ對抗スルヲ得スシテ單ニ其債務者ノ分與ヲ受クヘキ利益ニ付キ計算アラソクヲ求ムルヲ得ルノミ故ニ此場合ニ於テハ相殺ハ行ハレサルナリ

爰ニ一言スヘキハ性質ニ因ル不可分債務ハ通常、特定物又ハ作爲若クハ不作爲ヲ以テ其目的ト爲スモノナルニ因リ其債務者カ債權者ノ一人ニ對シテ債務者ト爲ルモ相殺ノ條件殊ニ二箇ノ債務カ互ニ代替ス

ルヲ得ヘキモノタルトノ條件ヲ具フルコト殆ソト絶ヘテ有ラサルヘキ
ト是ナリ

第五百二十二條 當事者ノ一方カ他ノ一方ニ對シ地
方市場ノ相場アル日用品ノ定期ノ供與ヲ負擔シタ
ルトキハ其供與ハ他ノ一方ノ負擔スル金錢ト相殺
スルコトヲ得

〔義解〕(八七) 本條ハ二箇ノ債務カ互ニ代替スルヲ得ヘキモノタルコ
トノ第二條件ヲ較ク擴充シタル規定ヲ掲ケリ
二箇ノ債務ノ一ハ金錢ヲ以テ目的トシ他ノ債務ハ地方市場ノ相場ニ
テ價額ノ定マリタル日用品ヲ以テ目的トシ且其日用品タルヤ定期ニ
供與サルヘキモノナルモ此二箇ノ債務ノ目的ハ互ニ代替スルヲ得
ヘキモノニ非スト雖モ相殺ハ尙ホ行ハル、ヲ得ルナリ故ニ其日用品

ハ辨濟アルヘキ地方市場ノ相場アルモノナルコトヲ要ス蓋シ其日用品
ハ他ノ目的タル金錢ヲ以テ容易ニ之ヲ取得シ又其定價ニテ之ヲ賣却
シ容易ニ他ノ目的タル金額ヲ取得スルコトヲ得ンハナリ又其日用品ハ
定期ノ供與ノ目的タルコトヲ要ス例ヘハ毎年十一月ニ米若干石ヲ地主
ニ收納スヘキハ小作人カ大豆ヲ之ニ賣渡シタルカ爲メ地主モ亦小作
人ニ對シテ之ヲ辨濟スルノ債務ヲ負擔スル場合ノ如クナルヲ要ス若
シ其供與タルヤ定期ニ爲スヘキモノニ非サルトキハ當事者カ賣買ヲ
爲シタル場合ニ於テ賣主ハ其物品ヲ引渡スヘキ義務ト代金ヲ受取ル
ヘキ權利トノ相殺アリタルモノト主張シ或ハ買主ハ其代金ヲ辨濟ス
ヘキ債務ト物品ノ引渡ヲ受クヘキ權利トノ相殺アリタルモノト主張
シ其賣買ノ自己ニ不利益ナルコトヲ感シタルカ爲メ相殺ノ規定ヲ奇貨
トシ自己ノ義務ヲ盡サ、ラントスルニ至ルヘキナリ

第五百二十三條 債務ノ成立、其目的物ノ性質及ヒ分量カ確實ナルトキハ其債務ハ善意ニテ爭ハルルトキト雖モ之ヲ明確ナリトス

〔義解〕(八八) 本條ハ二箇ノ債務ハ明確ナルモノタルヲ要ストノ第一三條件ヲ説明シタルモノナリ

二箇ノ債務ノ明確ナルトハ其成立及ヒ其目的ノ性質ト分量トノ確實ナルヲ謂フ故ニ停止條件ヲ以テ諾約シタル債務ハ條件ノ成就セサル間ハ明確ナラス何トナレハ其債務ハ未タ成立セス而シテ其成立スヘキヤ否ヤモ亦確實ナラサレハナリ又其債務ノ目的ノ代替スヘキ物ナルモ其性質ノ確實ナラサルキハ其性質ノ如何ニ因テ二箇ノ債務ノ目的ノ價額同一ナラサルヘキヲ以テ明確ナリト謂フヲ得ス又其債務ノ成立及ヒ其目的ノ性質カ確實ナルモ其目的ノ分量タルヤ計算ヲ爲ス

ニ非サレハ知ルコトヲ得サルキハ債務ハ明確ナリト謂フヲ得ス例ハ裁判所カ第三百八十六條第二項ニ從ヒ先ツ數額不定ノ損害賠償ヲ言渡シタルトキハ其賠償ノ義務ノ成立及ヒ其目的ノ金錢ナルヲ確實ナルモ其分量ノ未タ確實ナラサルヲ以テ債務ハ明確ナラサルナリ然レモ相殺ノ行ハル、カ爲メニハ債務者カ債務ノ成立、其目的ノ性質及ヒ分量ヲ承認シタルヲ要セス故ニ例ハ相殺ノ行ハルヘキ債務ノ一箇若クハ二箇ノ善意ニテ即チ相殺ノ行ハレサレカ爲メ故意ニ出ツルニ非スシテ爭ハル、キト雖モ其爭タルヤ要スルニ當事者ノ一方若クハ雙方ノ錯誤ニ出ツルニ外ナラスシテ債務ノ成立、其目的ノ性質及ヒ分量ノ確實ナルキハ相殺ノ行ハル、ヲ妨クス何トナレハ右ノ錯誤ハ法律上當事者ノ不知ニテ行ハル、相殺ヲ妨クルノ理ナキノミナラス相殺ヲ妨クス爲メニ當事者ノ他ノ一方ヲシテ迷惑ヲ被ラシムルノ

原由ト爲ルヘキニ非サレハナリ而シテ債務ノ成立其目的ノ性質及ヒ分量ニ付キ争アルキハ裁判官ハ其當否ヲ認定スヘキヤ勿論ナリト雖モ其確實ナルニ於テハ其善意ノ争タルニ拘ハラズ此明確ノ條件其他相殺ノ條件具備シタル日ヲ以テ相殺ハ行ハレタルモノナリ

第五百二十四條 裁判所ノ許與シタル恩惠上ノ期限

ハ相殺ノ妨ヲ爲サズ債務者ノ要求ニ因リ無償ニテ

債權者ノ許與シタル期限ニ付テモ亦同シ

二箇ノ債務ノ一カ解除條件附ナルトキト雖モ相殺

ハ行ハル但其條件ノ成就シタルトキハ相殺モ亦解

除ス

〔義解〕(八九) 本條ハ裁判官ノ許與シタル恩惠上ノ期限及ヒ債權者ノ許與シタル恩惠期限ハ相殺ノ妨ヲ爲サ、ル旨及ヒ債務ノ一箇ヲ解除

條件附ナルモ相殺ハ行ハル、ト雖モ其條件ノ成就シタルニ於テハ相殺モ亦解除スル旨ヲ規定ス

二箇ノ債務ノ一ハ要求スヘキモノニシテ他ノ一ハ辨濟ノ期限未タ到來セサルヲ以テ要求スルコトヲ得サルモノナル場合ニ於テ相殺ノ行ハレサル所以ハ若シ此場合ニ於テモ相殺ノ行ハル、モノトセハ期限ノ到來セサル債務ヲ負擔スル債務者ヲシテ期限ノ利益ヲ失ハシメ其期限ノ到來シタル日ニ於テノミ辨濟スルヲ得ヘキ債務ヲ直チニ相殺ニ因テ強ヒテ辨濟セシムルノ不當ナル結果ニ至ルヘキニ因ル然レモ若シ期限ニシテ恩惠上ノモノナルトキハ相殺ノ妨ヲ爲サズ債務者ハ其期限ヲ失ヒ相殺ハ行ハルヘキナリ何トナレハ恩惠上ノ期限ハ第四百六條ヲ講究スルニ際シテ述ヘタルカ如ク債務者ノ不幸ヲ憐ミ之ヲ與ヘタルモノナルニ債務者ハ金錢其他現物ヲ以テ辨濟ヲ爲スニ及ハス

シテ辨濟ヲ爲スコトヲ得ル地位ニ至リタルトキハ恩惠上期限ヲ存セシムヘキ理由ナシ加之ナラス其恩惠上期限ハ相殺ノ妨ヲ爲スモノトスルトキハ裁判官カ此期限ヲ與ヘタルカ爲メ辨濟ヲ請求スルコトヲ得サル債權者ハ此期限ヲ與ヘラレタル債務者ヨリ辨濟ヲ請求セラレ自カラ辨濟セサルヲ得サルノ結果ニ至ルヘケレハナリ第四百七條第四號

債務者ノ請求ニ因リ債權者カ無償ニテ與ヘタル期限モ亦相殺ノ妨ヲ爲サス蓋シ此期限モ亦債務者カ困難ナル事情ヲ述ヘテ期限ヲ請求シタルカ爲メ債權者カ無償即チ恩惠ニテ與ヘタルモノナレハ裁判官ノ與ヘタル恩惠上期限ノ相殺ノ妨ヲ爲サ、ルト其理由敢テ異ナラサルナリ

二箇ノ債務ノ一カ解除條件附ナルモ雖モ相殺ノ條件完備スル以上

ハ相殺ノ行ハレサル理由アルコトナシ何トナレハ解除條件附ノ債務ハ停止條件附ノ債務ト異ニシテ其成立確實ナレハナリ然レモ若シ其解除條件ノ成就シテ爲メニ債務ノ解除ト爲リタルモハ相殺モ亦解除ト爲ルヘシ此場合ニ於テハ解除ト爲リタル債務ノ債務者タリシ他ノ債務ノ債權者ハ相殺ノ解除ニ因テ他ノ債務ノ蘇生シタルニ因リ債務者ニ對シテ其辨濟ヲ請求スルヲ得ルナリ

第五百二十五條 二箇ノ債務カ同一ノ場所ニ於テ又

ハ同一ノ貨幣ヲ以テ辨濟ス可キモノニ非サルトキト雖モ相殺ハ行ハル但第一ノ場合ニ於テハ運送費又ハ爲替料ヲ計算シ第二ノ場合ニ於テハ兩替賃ヲ計算スルコトヲ要ス

〔義解〕(九〇) 本條ハ二箇ノ債務カ同一ノ場所ニ於テ又ハ同一ノ貨幣

ヲ以テ辨濟スヘキモノニ非サルトキト雖モ相殺ノ行ハルヘキ旨ヲ示セリ

二箇ノ債務ノ一ハ東京ニ於テ辨濟スヘキモノニシテ他ノ一ハ大阪ニ於テ辨濟スヘキモノナルハ此二市ニ於ケル爲替相場ノ高低アルヘシト雖モ其高低ハ相殺ノ妨ト爲ルヘキモノニ非ス例ハ大阪ニ於ケル金一圓ハ東京ニ於テ金一圓五錢ノ價值アル場合ニ於テ爲替相場ノ差ヲ計算セスシテ相殺ノ行ハル、モノトスルハ大阪ニ於テ辨濟ヲ受クヘキ者ハ損失ヲ爲シ東京ニ於テ辨濟ヲ受クヘキ者ハ利得ヲ爲スヘキナリ是レ右ノ場合ニ於テ運送費又ハ爲替料ヲ計算スヘシトスル所以ナリ

又債務ノ一ハ金貨ヲ以テ辨濟スヘキモノニシテ他ノ一ハ紙幣ヲ以テ辨濟スヘキモノナル場合又ハ其一ハ紙幣ヲ以テ辨濟スヘキモノニシテ他ノ一ハ亞米利加弗ヲ以テ辨濟スヘキモノナル場合ニ於テモ相殺ノ行ハル、ヲ妨クス然レモ此場合ニ於テハ此等ノ貨幣ノ間ニ於ケル爲替相場ヨリ生スヘキ相互ノ高低ノ差ヲ計算セサルニ於テハ債務者ノ一方ハ利得シ他ノ一方ハ損失ヲ爲スヘキナリ例ハ金貨ノ一圓ハ紙幣ノ一圓二十錢ノ價值ナル場合ニ於テ二箇ノ債務額各百圓ナルハ紙幣ヲ以テ辨濟スヘキ債務ノ債務者ハ相殺ニ因テ消滅セサル債務ノ殘額紙幣二十圓ヲ金貨ヲ以テ辨濟スヘキ債務ノ債權者ニ尙ホ辨濟セサルヲ得サルナリ何トナレハ金貨ト紙幣トノ兩替質ヲ斟酌スルハ後者ハ紙幣百圓ノ債務ヲ負擔シ前者ハ紙幣百二十圓ノ債務ヲ負擔スルモノナルノ理ナレハナリ

第五百二十六條 左ノ場合ニ於テハ法律上ノ相殺ハ行ハレス

第一 債務ノ一カ他人ノ財産ヲ不正ニ取りタル
ヲ原因ト爲ストキ

第二 消費ヲ許セル寄託物ノ返還ニ關スルトキ

第三 債權ノ一カ差押フルコトヲ得サル有價物
ヲ目的トスルトキ

第四 當事者ノ一方カ豫メ相殺ノ利益ヲ拋棄シ
タルトキ又ハ債權者ト爲ルニ當リ期望シタル
目的カ相殺ノ爲メ達スルコトヲ得サルトキ

〔義解〕(九一) 本條ハ法律ノ規定又ハ當事者ノ意思ヲ以テ相殺ヲ禁シ
タル場合即チ第五條件ニ關スル場合ヲ定ム
相殺ハ債務ノ原因若クハ目的ノ如何ニ拘ハラス行ハル、ヲ以テ規則
トス故ニ甲者ノ乙者ニ對シ借用金トシテ負擔スル債務ト乙者カ甲者

ニ對シ賣買ノ代金トシテ負擔スル債務ト相殺シ又甲者カ不當ノ利得
ナリトシテ乙者ニ對シテ負擔スル債務ト乙者カ甲者ニ對シ損害ノ賠
償トシテ負擔スル債務ト相殺シ二箇ノ債務ヲシテ其寡少ナル債務ノ
數額ニ滿ツルマテ消滅セシムルナリ又法律上相殺ハ當事者ノ不知ニ
テモ行ハル、モノナルトハ既ニ述ヘタルカ如シ然ルニ或ル場合ニ於
テハ債務ノ原因若クハ目的ニシテ法律上相殺ノ妨ト爲ルコトアリ又當
事者ノ意思ニ因リ其相殺ノ行ハレサルコトアリ其場合ハ即チ法律上ノ
相殺行ハレサル場合ニシテ即チ左ノ如シ

第一、債務ノ一カ不正ニ他人ノ財産ヲ取りタルヲ原因ト爲スル是
レ債務ノ原因カ不正ニ他人ノ財産ヲ占奪シタルニ在ルモノナリ債務
者ノ頑貪ナルニ因リ辨濟ヲ受クルコト能ハサル債權者カ其債務者ノ所
爲ヲ憤リ自己ノ債權ノ辨濟ヲ相殺ニ因リ受クンカ爲メ債務者ノ財産

ヲ竊取若クハ強取シタリトセシ此債權者ハ其贓物ヲ返還スルノ義務ヲ負擔スルモノナリ然ルニ法律ハ盜罪ニ因テ財物ヲ占奪セラレタル者ノ占奪者タル債權者ニ對シテ負擔スル債務ト此財物ヲ占奪シタル者ノ負擔スル返還ノ義務トノ相殺ノ當然行ハル、コトヲ許サス何トナレハ若シ此場合ニ於テ相殺ノ當然行ハル、モノトスルハ犯罪ヲ默許スルモノタルニ外ナラサレハナリ占奪者ハ先ツ其不正ニ占奪シタル財物ノ價額ヲ返還シ然ル後ニ適法ニ自己ノ債權ノ取立ヲ爲スヘキハ其所爲ニ因リ秩序ヲ紊亂セラレタル社會ニ對スル第一ノ義務ナルナリ其占奪シタル財物ニシテ尙ホ之ヲ認知シ得ヘキハ假令ヒ定量物ノ性質ヲ有スル物例ヘハ金錢ト雖モ若シ封緘ノ儘ナルハ即チ特定物ナレハ前述第二條件即チ互ニ代替スルヲ得ヘキモノタルコトヲ缺クモノナレハ此點ノミニテモ相殺ノ行ハル、コトナシト雖モ若シ其金

錢ヲ他ノ金錢ト混交セシメ又ハ他ノ財物ニシテ占奪シタルモノヲ消費シタルトキハ占奪者ハ其價額ヲ返還スヘキ義務アリテ其義務ハ代替スルヲ得ヘキ物ヲ目的ト爲スト雖モ今述ヘタルカ如ク其債務ノ原因タルヤ不正ノ占奪ニ在ルヲ以テ法律ハ其債務ト占奪セラレタル者カ占奪者ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺ノ行ハル、コトヲ許サ、ルナリ

不正ニ他人ノ財産ヲ取リタルトハ單ニ盜罪ニ依テ他人ノ財産ヲ取リタルノミヲ謂フニ非スシテ例ヘハ背信若クハ詐僞取財ニ依テ他人ノ財産ヲ欺取費消シタルヲモ謂フナリ

第二、消費ヲ許セル寄託物ノ返還ニ關スルハ寄託者カ金錢其他定量物ヲ寄託シ受寄者ニ其消費ヲ許スコトアリ此場合ニ於テハ受寄者ハ寄託物ニ等シキ性質ノモノヲ寄託セラレタル分量ニテ返還シ其返還

ノ義務ヲ履行スルモノナリ故ニ例ハ寄託者ハ金錢又ハ米穀ヲ寄託
 シ其費消ヲ許シタルモ此目的ハ代替スルヲ得ヘキモノナレハ寄託
 者カ受寄者ノ債務者ト爲リタルモ其負擔スル債務ト受寄者ノ負擔
 スル返還ノ債務トノ法律上相殺ノ行ハルヘキモノナルカ如シト雖モ
 其原因ノ寄託ニ在ルヲ以テ法律ハ假令受寄者カ寄託者ノ債權者ト爲
 ルモ受寄物返還ノ債務ト寄託者ノ受寄者ニ對シテ負擔スル債務トノ
 相殺ヲ行ハシメス何トナレハ寄託ハ固ト寄託者カ受寄者ニ與ヘタル
 信用ニ因テ成ルモノナルニ受寄者カ自己ノ債權ト受寄物返還ノ債務
 トノ相殺ヲ援用スルヲ得ルモノトスルモ法律ニ於テ寄託者ノ與ヘ
 タル信用ニ背反スルヲ許スノ理ナルニ因ル

第三、債權ノ一カ差押フルヲ得サル有價物ヲ目的トスルモ代替
 物ニシテ差押フルヲ得サルモノハ例ハ法律上ノ養料其他民事訴

訟法第六百十八條ニ掲クルモノ是ナリ此差押フルヲ得サル有價物
 ヲ債務ノ目的トスル場合ニ法律上ノ相殺行ハレサルハ債務ノ原因ニ
 由ルニ非スシテ其目的ノ然ラシムルモノナリ而シテ例ハ養料ノ義
 務ヲ負擔スル者カ其養料ノ債權者ノ債權者ト爲リタルモ自己ノ負擔
 スル養料ト其養料ノ債權者カ自己ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺ヲ
 援用スルヲ許サ、ル所以ハ此養料ハ固ト之ヲ受クヘキ者ノ生活ニ
 必要缺クヘカラストシテ法律ノ制定シタルモノナルカ故ニ之ヲ差押
 フルヲ得サルモノナルニ今マ養料ノ債務者カ之ヲ受クヘキ者ノ債
 權者ト爲リタルニ方リ相殺ノ行ハル、モノトスルモ養料ヲ差押フ
 ルヲ得サルモノト規定シタル法律ノ趣旨ニ反スルニ因ル其他法律カ
 差押フルヲ許サ、ル債權ハ總テ其債權者ノ生活上必要缺クヘカラ
 サルモノト爲シタルモノナレハ此差押フルヲ得サルモノ、債務者

ハ其債權者ノ債權者ト爲リタルモ法律上相殺ヲ援用スルヲ得スシ
テ先ツ自己ノ債務ヲ辨濟シ然ル後自己ノ債務者ニ對シ適法ニ辨濟ノ
請求ヲ爲スヘキナリ

第四、當事者ノ一方カ豫メ相殺ノ利益ヲ拋棄シタルモ又ハ債權者ト
爲ルニ當リ期望シタル目的カ相殺ノ爲メ達スルヲ得サルモ法律
上ノ相殺ハ其條件ノ具備スルニ於テハ當然行ハル、モノナリト雖モ
此相殺ハ固ト當事者ノ利益ノ爲メ即チ二箇ノ不要ナル辨濟ノ手續ヲ
省略スルカ爲メ法律ノ定メタルモノナレハ當事者カ相殺ノ自己ニ便
ナラストスル場合ニ於テハ豫シメ其利益ヲ拋棄スルヲ得ルヤ言ヲ
俟テサルナリ而シテ相殺ニ關スル規定ハ公ノ秩序ニ關スルモノニ非
サレハ法律ニ於テ其利益ノ拋棄ヲ禁スヘキニ非ス然レハ當事者ハ豫
メ相殺ノ利益ヲ拋棄スルヲ得ルノミナラス既ニ生シタル相殺ノ利

益ヲ拋棄スルヲ得ルモノナリ此點ハ次條以下ニ付テ説明スヘシ
當事者カ豫メ相殺ノ利益ヲ拋棄スルハ明示ニテ之ヲ爲スヲ得ルハ勿
論默示ニテモ之ヲ爲スヲ得ヘシ例ヘハ甲者カ乙者ニ丙者ノ所有ス
ル不動産ノ買入ヲ依頼シ其代金ノ引當トシテ乙者カ自己ニ對シテ負
擔スル若干ノ金額ヲ之ニ預ケ置キタルニ他ノ取引ニ因リ乙者ハ甲者
ノ債權者ト爲リタルモ乙者ハ甲者ノ自己ニ對シテ負擔スル右ノ債務
ト自ラ甲者ニ對シテ負擔スル債務トノ相殺行ハレタリトシ其預リタ
ル金額ハ相殺ノ爲メ自ラ之ヲ領受シタルモノト主張スルヲ得ス何
トナレハ其不動産買入ノ委任ヲ受諾シタル以上ハ自己ノ債務額ニシ
テ預リタル金錢ハ之ヲ不動産ノ代金トシテ讓渡人ニ辨濟セサルヘカ
ラサルモノナリ若シ然ラスシテ相殺アリタルモノトスルモ甲者カ
右金錢ヲ預ケタル當時ニ於テ期望シタル目的ヲ達スルヲ得サルニ

至ルヘシ乙者カ右ノ委任ヲ受諾シタルハ即チ默示ニ相殺ノ利益ヲ拋棄シタルニ外ナラサルナリ

第五百二十七條 債權ノ讓受人カ其讓受ヲ債務者ニ告知シタルノミニテハ債務者ハ讓渡人ニ對シテ從來有セル法律上ノ相殺ヲ以テ讓受人ニ對抗スルノ權利ヲ失ハス

債務者カ讓渡人ニ對シテ既ニ得タル法律上ノ相殺ノ權利ヲ留保セスシテ讓渡ヲ受諾シタルトキハ債務者ハ讓渡人ニ對シテ其權利ヲ申立ツルコトヲ得ス

右二箇ノ場合ニ於テ債務者カ相殺ヲ申立ツルコトヲ得サリシ金額又ハ有價物ヲ讓渡人ヲシテ自己ニ

償還セシムルノ權利ヲ妨ケス

〔義解〕(九二) 本條ハ債權ノ讓受ヲ告知セラレタル債務者ハ讓渡人ニ對シテ從來有セル法律上ノ相殺ヲ對抗スルノ權利ヲ失ハスト雖モ其讓渡ヲ受諾シタル債務者ハ既ニ得タル法律上ノ相殺ノ權利ヲ留保セサルニ於テハ之ヲ對抗スルノ權利ヲ失フ旨ヲ規定シ且債務者カ相殺ヲ申立ツルコトヲ得サリシ場合ニ於テハ讓渡人ヲシテ債務ヲ償還セシムルコトヲ得ル旨ヲ示セリ

第三百四十七條ノ說明ニ依リ本條ノ大意ハ之ヲ了解シ得ヘキモノナルニ因リ大要ヲ示スニ止マルヘシ債權ノ讓受人カ債務者ニ其讓渡ヲ告知シタルモ若シ其債務者ハ讓渡人ノ債權者ナルニ於テハ之カ爲メ自己ノ債務ト既ニ行ハレタル法律上ノ相殺ヲ以テ讓受人ニ對抗シ之ニ辨濟ヲ爲サルヲ得ルナリ是レ第三百四十七條第二項ニ於テ讓渡

ニ付テノ告知ノミニテハ債務者ヲシテ其告知後ニ生スル抗辯ノミヲ失ハシムルトアリテ其告知前ニ生シタル相殺ハ之ヲ失フモノニ非サルコト裏面ニ示シタルヲ法律上ノ相殺ニ付キ本條ニ於テ其適用ヲ示シタルニ過キス然レニ讓渡ノ告知アリタルトキハ債權ノ讓渡ハ第三者殊ニ債務者ニ對シテ其効力ヲ生スルモノナレハ此告知後ニ債務者カ讓渡人ノ債權者ト爲ルモ法律上ノ相殺行ハレサルヤ知ルヘキナリ而シテ債務者カ右ノ告知後讓受人ノ債權者ト爲リタルキハ債權ノ讓渡ニ因リ讓受人ニ對シテ負擔スル債務ト自己ノ債務トノ法律上相殺ノ行ハル、ヤ亦知ルヘキナリ

債權ノ讓受人カ讓受ノ告知ヲ爲シタルニ非スシテ債務者カ其讓渡ヲ受諾シタルキハ債務者ハ其受諾ニ依リ讓受人ニ對シ其債權ノ成立スルコト承認スルモノナレハ最早讓受人ニ對シテ從來行ハレシ相殺ノ權利ヲ申出テ辨濟ヲ拒ムコトヲ得ス然レモ若シ讓渡ノ受諾ヲ爲スニ方リ若シ法律上ノ相殺行ハレタルニ於テハ之ヲ申立ツルコトアルヘシトノ留保ヲ爲シタルキハ其受諾ニ條件ヲ附シタルモノナレハ後ニ之ヲ申立テ辨濟ヲ拒ムコトヲ得ヘキナリ

債務者カ讓渡ノ告知後ニ讓渡人ノ債權者ト爲リ又ハ既ニ得タル法律上ノ相殺ノ權利ヲ留保セスシテ受諾ヲ爲シタル場合ニ於テハ讓渡人ヲシテ其自己ニ對シテ負擔スル金額ヲ償還セシムルコトヲ得ルヤ言テ俟タサルナリ何トナレハ此二箇ノ場合ニ於テ債務者ハ相殺ノ權利ヲ申立ツルヲ得サルモ普通債權者ノ行フコトヲ得ル權利ヲ行ヒ債務者タル讓渡人ヲシテ辨濟ヲ爲サシムルノ權アルヤ明カナレハナリ

第五百二十八條 拂渡差押ヲ受ケタル債務者ハ自己ノ債權者ニ對シテ差押後ニ取得シタル債權ノ相殺

ヲ以テ差押人ニ對抗スルコトヲ得ス
又從來有セル相殺ノ原因ニ付テモ拂渡差押ヲ受ケ
タル債務者ハ民事訴訟法ニ掲ケタル方式及ヒ期間
ニ從ヒテ其原因ヲ述ヘタルニ非サレハ之ヲ以テ差
押人ニ對抗スルコトヲ得ス

右孰レノ場合ニ於テモ拂渡差押ヲ受ケタル債務者
ハ差押ノ金額又ハ有價物ニ付キ自己ノ債權ノ辨濟
ヲ得ル爲メ差押人ト共ニ配當ニ加入スル權利ヲ有
ス

〔義解〕(九三) 本條ハ拂渡差押ヲ受ケタル債務者ハ其差押後ニ自己ノ
債權者ニ對シテ取得シタル債權ノ相殺ヲ以テモ又其差押前ニ取得シ
タル債務ノ相殺ニ付キ或ル方式及ヒ期間ニ於テ其原因ヲ述ヘサルニ

於テハ此相殺ヲ以テモ差押人ニ對抗スルコトヲ得サル旨及ヒ此二箇ノ
場合ニ於テ右債務者ハ自己ノ債權ノ辨濟ヲ得ルカ爲メ差押金額ノ配
當ニ加入スルコトヲ得ル旨ヲ定ム

債權ノ拂渡差押ハ其債權ヲ債權者ニ拂渡スコトヲ債務者ニ禁スルモノ
ナレハ(民事訴訟法第五百九十八條差押ヲ受ケタル債務者ハ拂渡差押
ト爲リタル債權ト其債權者カ右差押後ニ自己ニ對シテ負擔シタル債
務トノ相殺行ハレタルコトヲ主張シ以テ差押人ニ對抗スルコトヲ得ス何
トナレハ相殺ハ即チ右二箇ノ債務ノ一種ノ省略辨濟タルニ外ナラス
然ルニ差押後ハ債權者ニ單純ノ辨濟ヲ爲スコトヲ得サルト同シク此省
略辨濟ヲモ之ニ爲スコトヲ得ス換言スレハ假令債權者ニ辨濟ヲ爲シタ
リト主張スルモ差押人ハ差押後債權者ニ爲シタル辨濟ハ自己ニ對シ
テハ無効ナルヲ以テ更ニ其債務ヲ自己ニ辨濟スルコトヲ債務者ニ強

要スルヲ得レハナリ(第四百五十九條)然レモ差押ノ時ニ於テ債務者カ
 既ニ自己ノ債權者ノ債權者ト爲リタルカ爲メ行ハレタル相殺ノ効力
 ハ右ノ差押ニ因テ消滅スヘキモノニ非サレハ此場合ニ於テハ之ヲ以
 テ差押人ニ對抗スルヲ得ルナリ
 又假令從來債務者ノ有セル相殺ノ原因アリト雖モ若シ債務者カ民事
 訴訟法第六百九條ノ規定ニ從ヒ七日ノ期間内ニ書面ヲ以テ差押ニ係
 ル債權者タルヤ自己ノ債務者ニ對シテ有スル債權トノ相殺ニ因リ既
 ニ消滅シテ存在セサルヲ申立テ其相殺ノ原因ヲ述ヘサルモハ相殺
 ノ利益ハ默示ニ拋棄シタルモノト做スニ因リ其相殺ヲ以テ差押人ニ
 對抗シ辨濟ヲ拒ムヲ得サルナリ
 債務者カ差押後ニ自己ノ債權者ノ債權者ト爲レルヲ以テ債權ノ相殺
 ヲ申立ツルヲ得サル場合及ヒ差押前ニ相殺ノ行ハレタルモ前述ノ

方式及ヒ期間ニ於テ其原因ヲ述ヘサルカ爲メニ其相殺ヲ申立ツルヲ
 得サル場合ニ於テハ自己ノ債權ノ辨濟ヲ得ルカ爲メ自己ノ手ニ差
 押ト爲リタル金額又ハ有價物ノ配當ニ加入スルヲ得ルナリ何トナレ
 ハ拂渡差押ヲ爲シタル債權者ト同シク自己ノ手ニ差押ト爲リタル金
 額又ハ有價物ニ付キ一般ノ擔保ヲ有スルモノナレハナリ(民事訴訟法
 第六百二十條)

第五百二十九條 相殺ニ因リテ既ニ消滅シタル債務
 ナ辨濟シタル者ハ不當利得ノ取戻訴權ノミヲ行フ
 ヲトヲ得但次條ニ記載スル場合ハ此限ニ在ラス

〔義解〕(九四) 本條ハ相殺ニ因リテ消滅シタル債務ヲ辨濟シタル者ハ
 不當利得ノ取戻訴權ノミヲ行フヲ得ル旨ヲ示セリ
 債務ノ全部若クハ一分ニ付キ債權者ニ法律上ノ相殺ヲ以テ對抗シ得

タル債務者カ債權者ニ之ヲ對抗セスシテ其債務ヲ辨濟シタルトキハ
既ニ消滅シタル債務ヲ辨濟シタルモノナレハ不當利得ノ取戻訴權ニ
依リ其取戻ヲ爲スヲ得第三百六十一條第二號而シテ債務者カ債務
ノ相殺ニ因テ消滅シタルヲ知リテ其辨濟ヲ爲シタルトキハ相殺ノ
權利ヲ拋棄シタルモノト看做シ又相殺ノ行ハレタルヲ知リタルモ
錯誤ニテ辨濟ヲ爲シタルトキハ爲メニ受ケタル損失ノ責ハ自ラ之ヲ負
擔セサルヲ得ス

第五百三十條 前三條ニ掲ケタル場合ニ於テ相殺ニ
因リ既ニ消滅シタル債務ヲ讓受人若クハ差押人ノ
利益ノ爲メ追認シ又ハ自己ノ債權者ニ辨濟シタル
者ハ自己ノ舊債權ヲ擔保シタル保證先取特權若ク
ハ抵當ヲ申立ツルコトヲ得ス但既ニ行ハレタル相

殺ヲ知ラサル正當ノ原因アリシコトヲ證スルトキ
ハ此限ニ在ラス此場合ニ於テ舊債權ハ其性質ヲ以
テ擔保ト共ニ復舊ス

〔義解〕(九五) 本條ハ相殺ニ因リ既ニ消滅シタル債務ヲ其讓受人若ク
ハ差押人ノ爲メニ追認シ又ハ其債權者ニ辨濟シタル者ハ其相殺ヲ知
ラザリシコトノ正當ナル原因ヲ證スルニ非サレハ舊債權ニ附著シタル
擔保ヲ申立ツルヲ得サル旨ヲ定ム

法律上ノ相殺ニ因リ既ニ消滅シタル債務ヲ讓受人若クハ差押人ノ爲
メニ追認シ第五百二十七條又ハ自己ノ債權者ニ辨濟シタル債務者カ
其相殺ニ因テ消滅シタル自己ノ債權ヲ行ヒ辨濟ヲ請求スル場合ニ於
テ之ニ附著シタル保證先取特權若クハ抵當ヲ申立ツルヲ得ス何ト
ナレハ此等ノ擔保ハ債務ニ附著シタルモノナルニ相殺ニ因リ其債務

ノ消滅ニ歸シタルヲ以テ既ニ其ニ消滅シタルハナリ然レモ債務者カ讓受人若クハ差押人ノ爲メニ債務ヲ追認シ又ハ自己ノ債權者ニ之ヲ辨濟シタル當時ニ於テ其債務ノ法律上ノ相殺ニ因リ消滅シタルヲ知ラサル正當ノ原因アリテ後ニ其相殺ノ自己ノ不知ニ行ハレタルヲ知覺知シ右ノ原因ヲ證明シタルトキハ舊債權ハ其性質ヲ以テ擔保ト共ニ復舊スルナリ蓋シ右ノ場合ニ於テハ法律ハ宥恕スヘキ債務者ノ爲メ法律自己ノ力ニ依リ一旦行ハレタル相殺ノ効力ヲ取消シ舊債權ヲシテ復舊セシムルモノト謂フヘシ而シテ既ニ行ハレタル相殺ヲ知ラサリシコトノ正當ナル原因ハ例ヘハ債務者カ旅行中自ラ家督相續ヲ爲スヘキ者ノ死亡シタルヲ知ラス歸郷スルヤ直チニ自己ノ債權者ニ辨濟ヲ爲シタルニ豈圖ラシヤ其死亡者ハ自己ノ債權者ノ債權者ナリシ場合又ハ債務者カ債權者ノ自己ノ債務者ノ相續人ト爲リシコトヲ知ラ

スシテ其債權者ニ辨濟シタルカ如キ場合ニ於テ存スルナリ此等ノ場合ニ於テハ今述ヘタルカ如ク法律ハ債務者ノ爲メニ舊債權ヲ其性質及ヒ擔保ト共ニ復舊セシメ單ニ舊債權ニ附著シタル擔保ノミヲ付與シ債務者ヲシテ不當利得ノ取戻訴權ノ行使ヲ鞏固ナラシムルヲ以テ足レリトセサリシナリ而シテ債務者カ單ニ舊債權ニ附著シタル擔保ノミヲ得テ不當利得ノ取戻訴權ヲ行フト擔保ノミナラス其性質ト共ニ舊債權其モノ、復舊ヲ得テ之ヲ行フトハ其間大ナル差アルナリ何トナレハ舊債權ノ其性質ヲ以テ復舊シタルトキハ債務者ハ之ニ附著シタル保證先取特權若クハ抵當ヲ申立ツルコトヲ得ルノミナラス此復舊シタル債權ノ性質タル不可分、過怠約款、即時執行等ノ利益ヲモ申立ツルコトヲ得ヘケレハナリ而シテ此舊債權ノ復舊ヲ得タル債務者ト雖モ其債務ノ讓受人及ヒ差押人ニ對シ相殺ノ權利ヲ以テ對抗スルコト

ヲ得サルナリ

第五百三十一條 任意上ノ相殺ハ法律カ法律上ノ相殺ヲ許ササル爲メ利益ヲ受クル一方ノ當事者ヨリ之ヲ以テ對抗スルコトヲ得總テノ場合ニ於テ各利害關係人ノ承諾アルトキハ相殺ハ之ヲ合意上ノモノトス

任意上ノ相殺ハ既往ニ遡ルノ効ヲ有セス

〔義解〕(九六) 本條ハ任意上ノ相殺ヲ規定セリ

當事者ノ一方ノ意思ニ因ル相殺ハ之ヲ任意上ノ相殺ト謂ヒ當事者雙方ノ意思ニ出テタル相殺ハ之ヲ合意上ノ相殺ト謂フ辨濟ノ請求ヲ受ケタル債務者カ其請求ヲ爲ス債權者ノ債權者ナルモ其債權タルヤ期限ノ未タ到着セスシテ辨濟期ニ到ラスト雖モ其期限ハ自己ノ利益ノ

爲メニ存スルモノナレハ之ヲ拋棄シテ相殺ヲ援用スルトキハ其相殺ハ即チ任意上ノモノナリ何トナレハ雙方共ニ債權者タリ債務者タリト雖モ法律上ノ相殺ノ行ハレサルハ其一方カ有スル期限ノ未タ到着セサルカ爲メナルニ其一方カ期限ノ利益ヲ拋棄シタルニ於テハ相殺ヲ妨クルノ原由アラサレハナリ又例ヘハ消費ヲ許セル寄託物返還ノ債權者即チ寄託者ハ受寄者ノ債務者ナリトスルモ法律上ノ相殺ハ行ハレサルナリ(第五百二十六條第二號)然ルニ寄託者カ法律ノ與フル利益ヲ拋棄シテ自己ノ債務ヲ免カル、カ爲メ自己ノ債權トノ相殺ヲ對抗セントスルトキハ即チ自ラ法律上自己ノ爲メニ存スル障碍ヲ排除スルモノナレハ相殺ノ行ハレサル原由ナキナリ其他總テ法律上ノ相殺ノ行ハレサルカ爲メ利益ヲ受クル一方カ其利益ヲ拋棄シテ相殺ヲ對抗スルトキハ其相殺ハ即チ任意上ノモノナリ而シテ此相殺ハ其一

方ノ意思ニ因リ行ハル、モノナレハ其意思ノ顯ハレタルキ即チ其相殺ノ對抗セラル、時ニ於テ始メテ其効ヲ生シ既往ニ遡テ効ヲ生スルモノニ非サルナリ

合意上ノ相殺ハ利害關係人ノ意思ノ合致ニ因テ成ルモノナレハ任意上ノ相殺ヨリモ其場合更ニ許多ナルナリ例ヘハ當事者雙方ノ負擔シタル債務ノ明確ナラサルモ之ヲ計算シテ相殺即チ差引勘定ヲ爲ストヲ得ヘク又例ヘハ雙方ノ債務ハ共ニ期限ニ到ラサルモ當事者各其期限ノ利益ヲ拋棄シテ之ヲ相殺スルヲ得ルナリ是レ即チ合意上相殺ヲ行フモノナリ

爰ニ一言スヘキハ任意上又ハ合意上ノ相殺ヲ爲ス者ハ辨濟ヲ爲シ之ヲ領受スルノ能力ヲ有スル者ナラサルヘカラサルヲ是ナリ

又辨濟ヲ爲ストヲ得サル場合ニ於テハ任意上若クハ合意上ノ相殺ヲ

爲ストヲ得サルナリ例ヘハ債權讓渡ノ告知ヲ受ケ又ハ債務ノ差押ノ命令ヲ受ケタル者ハ其告知後又ハ差押後ニ自己ノ債務者ト爲リタル債權者ト任意上若クハ合意上ノ相殺ヲ爲ストヲ得サルナリ

第五百三十二條 裁判上ノ相殺ハ被告カ原告ニ對シ

テ自己ノ利益ノ爲メ債權ヲ追認セシメ又ハ清算セシムルヲ主旨トスル反訴ノ方法ニ依リテ之ヲ求ムルコトヲ得

此場合ニ於テ裁判所ハ或ハ先ツ主タル訴ヲ裁判シ或ハ二箇ノ訴ヲ併セテ裁判スルコトヲ得

裁判上ノ相殺ハ之ヲ以テ對抗シタル日ニ遡リテ効ヲ有ス

〔義解〕(九七) 本條ハ裁判上ノ相殺ヲ規定ス

裁判上ノ相殺ハ被告カ原告ヲシテ自己ノ利益ノ爲メ債權ヲ追認セシメ又ハ清算セシムルヲ主旨トスル反訴ヲ以テ求メタルニ因リ裁判官ノ言渡シタルモノ是ナリ例ヘハ家主カ借家人ニ家賃ヲ請求スルニ方リ借家人ハ家主ノ爲メニ大修繕ノ費用ヲ立替ヘタルニ因リ原告タル家主ヲシテ其費用返還ノ債權ヲ追認セシメ且其家賃ト立替金トノ相殺ヲ求メタル場合又例ヘハ家主カ借家人ニ對シテ八十圓ノ家賃ヲ請求スルニ方リ借家人ヨリ曾テ家主カ相當ニ家屋ヲ修繕セス之カ爲メ雨露交₃到₃リ家具ノ損壞シタル賠償ヲ請求シタルニ因リ數額不定ノ賠償ヲ言渡シタル裁判ヲ提出シ其清算ヲ爲シ相殺ヲ求メタル場合ニ於テ言渡シタル相殺ノ如キ是ナリ而シテ裁判上ノ相殺ハ裁判官カ職權ヲ以テ之ヲ言渡シ又ハ認定スルニ非スシテ請求ニ因リ之ヲ言渡スモノナリ又裁判所ハ其反訴ノ取調タルヤ時日ヲ要スルモノト認メタル

トキハ先ツ主タル訴ヲ裁判シ後ニ反訴ニ付キ裁判ヲ爲シ反訴ノ被告ニ對シテ義務ヲ履行スヘキ旨ヲ言渡シテ相殺ヲ言渡サ、ルコトヲ得ヘシ然レモ主タル訴及ヒ反訴ニ付キ裁判ヲ爲スニ熟スルトキハ二箇ノ訴ヲ併セ裁判ヲ爲シ相殺ヲ言渡スヘキナリ(民事訴訟法第二百二十六條)

裁判上ノ相殺ハ之ヲ言渡シタル日ニ於テ効ヲ生スルニ非ス被告カ之ヲ以テ對抗シタル日ニ遡リ其効ヲ有スルナリ何トナレハ請求ニ係ル權利ハ判決ヲ以テ之ヲ認定シタル日ニ始マルニ非スシテ其請求ノ日ニ始マルヲ以テ原則ト爲セハナリ

第五百三十三條 當事者ノ一方カ他ノ一方ニ對シテ法律上又ハ裁判上ノ相殺ニ服スル數箇ノ債務ヲ有スルトキハ其債務ヲ相殺スル順序ハ第四百七十二

條ニ掲ケタル辨濟ノ法律上ノ充當ノ規定ニ從フ
相殺カ任意上又ハ合意上ノモノナルトキハ辨濟ノ
充當ハ第四百七十條及ヒ第四百七十一條ノ規定又
ハ當事者ノ協議ニ從フ

〔義解〕(九八) 本條ハ當事者ノ一方カ數箇ノ債務ヲ有スル場合ニ於テ
其相殺ニ因テ消滅スル順序ヲ規定ス

相殺ハ即チ二箇ノ辨濟ヲ省略シタルモノニ外ナラサレハ當事者ノ一
方カ他ノ一方ニ對シテ相殺ニ服スル數箇ノ債務ヲ有スルキハ其相殺
ニ因テ消滅スル順序ヲ定ムルヲ緊要ナリ何トナレハ相殺ニ因リ消滅
セサル債務ニ付テハ尙ホ其辨濟ヲ請求スルノ要アレハナリ而シテ法
律上及ヒ裁判上ノ相殺ハ當事者ノ意思ノ合致ナクシテ行ハル、モノ
ナレハ辨濟ニ付キ規定シタル法律上ノ充當ノ順序ニ從ヒ相殺ニ因リ

消滅スル債務ノ順序ヲ定ムルヲ甚タ至當ナリト謂フヘシ又任意上ノ
相殺ナルキハ第四百七十條及ヒ第四百七十一條ノ規定ニ從ヒ其順序
ヲ定メ又合意上ノ相殺ナルキハ當事者ノ協議ニ從ヒ若シ其協議ナカ
リシキハ第四百七十二條ノ規定ニ從フヘキヲ亦至當ナルヘシ

第五節 混同

〔總說〕

〔九九〕 混同モ亦義務消滅ノ一原因ナレモ眞ノ消滅ノ原因ト謂ハソ
リモ寧ロ債權行使ノ障礙ナリト謂フノ適當ナルヘシ而シテ此混同ハ
人權消滅ノ原因タルノミナラス地役ノ如キ物權消滅ノ原因タルナリ
(財産編第二百八十九條)

第五百三十四條 一箇ノ義務ノ債權者タリ及ヒ債務
者タルノ分限カ相續等ニテ一人ニ併合シタルトキ

ハ義務ハ混同ニ因リテ消滅ス

右ノ混同カ其以前ノ適法ノ原因ニ由リテ解除、銷除

又ハ廢罷ヲ受ケタルトキハ義務ハ之ヲ消滅セサリ

シモノト看做ス

〔義解〕(一〇〇) 本條ハ混同ノ生スル場合ヲ示シ且其取消ト爲リタル
キハ義務ハ曾テ消滅セサリシモノト看做ス旨ヲ規定ス

乙者ノ債務者タル甲者カ乙者ニ相續シ因テ以テ其一身ニ債權者タリ
債務者タルノ分限ヲ併合シタルキハ則チ混同ヲ生シ義務ハ爲メニ消
滅スルナリ何トナレハ乙者ノ相續人タル甲者ハ債務者タル甲者即チ
自己ニ對シテ債權ヲ行フヲ得ス而シテ法律ニ於テハ行フヲ得サ
ル權利ヲ有スル者ハ權利ヲ有セサル者ト毫モ異ナラサルナリ
混同ノ原因ハ相續ノミニ非スシテ包括ノ遺贈又ハ贈與ノ如キモ亦其

原因ナリ債權者タル甲者カ其債務者乙者ニ包括財産ヲ遺贈シ又ハ贈
與シタルキハ其包括財産中ニハ乙者ニ對スル債務ヲモ包有スルヲ勿
論ナレハ乙者ハ其債權ニ付キ債務者タリ又債權者タルノ分限ヲ併合
シ債務ハ混同ニ因リテ消滅ニ歸スルナリ而シテ甲者カ乙者ニ對シテ
有スル債權ノミヲ贈與シ又ハ遺贈スルキハ其贈與又ハ遺贈ハ混同ヲ
生セシメスシテ無償ノ免除ヲ成スモノナリ何トナレハ此特定債權ノ
贈與又ハ遺贈ハ債權者タル分限ヲ債務者ニ移轉スルモノニ非サレハ
ナリ

若シ混同カ其發生以前ノ原因ニ由リテ解除、銷除又ハ廢罷セラレタル
キハ義務ハ嘗テ消滅セサリシモノト看做シ債權者ハ債務者ニ對シ有
効ニ其辨濟ヲ請求スルヲ得ヘキナリ例ヘハ債權者タル甲者カ乙者
ニ包括財産ノ贈與ヲ爲スニ方リ若シ或ル事件ノ成就スルニ於テハ其

贈與ハ解除スヘシトノ條件ヲ要約シ而シテ其條件ノ成就シタルキハ
 則チ混同ハ其以前ノ適法ノ原因ニ由リテ解除ヲ受ケタルモノナリ又
 債權者タル任意ノ相續人カ詐欺ノ爲メニ債務者ノ相續ヲ單純ニ受諾
 シタルニ因リ其受諾ヲ銷除セシメタルキハ則チ混同ハ其以前ノ適法
 ノ原因ニ由リテ銷除ヲ受ケタルモノナリ(取得編第三百二十四條第二
 號)又債務者カ債權者ヨリ自己ノ債務ヲ包有セル財産ノ一分ノ遺贈ヲ
 受ケタル場合ニ於テ受遺者カ遺贈ノ條件ヲ履行セサルカ爲メ相續人
 ヨリ其遺贈ノ廢罷ヲ言渡サシメタルキハ則チ混同ハ其以前ノ適法ノ
 原因ニ由リテ廢罷ヲ受ケタルモノナリ精言スレハ混同カ以前ノ原因
 ニ由リテ解除、銷除又ハ廢罷ヲ受ケタルニ非スシテ混同ヲ生セシメタ
 ル原因即チ相續、贈與又ハ遺贈カ解除、銷除又ハ廢罷セラレタルカ爲メ
 混同ハ其原因ニ隨伴シテ消滅ニ歸シ隨テ一旦混同ニ因テ消滅シタル

義務ハ曾テ消滅セサリシモノト看做サル、ナリ
 混同カ其以前ノ適法ノ原因ニ由リ取消サレタルキハ當事者ニ對シテ
 ハ勿論第三者ニ對シテモ取消ノ効ヲ生シ義務ハ嘗テ消滅セサリシモ
 ノト看做サル、ト雖モ若シ取消ノ原因ニシテ混同ノ生セシ以後ニ係
 ルキハ其取消ハ第三者ニ對シテハ効ヲ生セサルナリ故ニ債務ノ保證
 人又ハ債務ノ抵當不動産ノ第三所持者ニ對シテハ債務ハ消滅セサリ
 シモノト看做スヲ得ス隨テ此等ノ第三者ハ混同ノ取消サレタル結果
 ヲ受ケス換言スレハ其取消ニ因テ更ニ保證ノ義務ヲ負擔シ又ハ不動
 產上ノ義務ヲ負擔セサルナリ

第五百三十五條 債權者カ連帶債務者ノ一人ニ相續
 シ又ハ連帶債務者ノ一人カ債權者ニ相續シタルト
 キハ連帶債務ハ其一人ノ部分ニ付テノミ消滅ス

混同カ連帶債權者ノ一人ト債務者トノ間ニ行ハレ

タルトキモ亦其混同ハ債務ノ一分ニ付テノミ成ル

[義解] (一〇一) 本條ハ混同カ連帶債務者ノ一人ト債權者トノ間ニ行

ハレ又ハ連帶債權者ノ一人ト債務者トノ間ニ行ハレタルキハ其混同ハ債務ノ一分ニ付テノミ成ル旨ヲ示セリ

債權者カ連帶債務者ノ一人ニ相續シタルキハ債權者ハ自己ノ債權者タル分限ニ其一人ノ債務者タル分限ヲ併合シ爲メニ其一人ノ部分ハ混同ニ因リ消滅スルモ他ノ連帶債務者ノ部分ハ依然成立スルヲ以テ債權者ハ他ノ各連帶債務者ニ對シ自ラ相續シタル債務者ノ部分ヲ控除シタル殘餘ノ債額ヲ請求スルヲ得ルナリ而シテ若シ他ノ連帶債務者中ニ無資力者アルキハ其負擔スヘキ部分ノ一分ハ自ラ相續シタル連帶債務者ノ分限ニテ之ヲ負擔セサルヲ得サルヲ以テ又其請求額

ヨリ之ヲ控除セサルヲ得ス

又連帶債務者ノ一人カ債權者ニ相續シタル場合ニ於テモ亦今述ヘ來リタル場合ニ於ケルト異ナルヲナシ即チ其一人ハ債權者ノ分限ヲ併合シタル爲メ自己一人ノ部分ノミ混同ニ因テ消滅セルモ其相續シタル債權者ノ分限ニテ自己ノ部分ヲ控除シタル殘餘ノ債額ヲ他ノ各共同債務者ニ對シテ請求スルヲ得ルナリ而シテ他ノ共同債務者中ニ無資力者アルキハ其負擔部分ノ一分ハ之ヲ分擔セサルヲ得サルナリ連帶債權者ノ一人カ債務者ニ相續シタルキハ其一人ハ債務者ノ分限ヲ併合シ爲メニ行ハレタル混同ニ因リ消滅スルモノハ單ニ其一人ノ有セシ債權ノ部分ノミナリ而シテ債務者ノ分限ヲ併合シタル連帶債權者ハ債權者ノ分限ニテ債務者ノ分限ヲ併合シタル自己ニ對シテ辨濟ヲ請求スルヲ得サルヤ言テ俟タスト雖モ他ノ各共同債權者ハ右

ノ一人ニ對シ其部分ヲ控除シタル殘餘ノ債額ヲ請求スルコトヲ得ルナ
リ又債務者カ連帶債權者ノ一人ニ相續シタル場合ニ於テモ今述ヘ來
リタル場合ト其理異ナラス其混同ニ因テ消滅スルモノハ債務者ノ相
續シタル債權者一人ノ部分ノミナリ

第五百三十六條 義務カ性質ニ因ル不可分ナルトキ

ハ債權者ノ一人ト債務者ノ一人トノ間ノ混同ハ他
ノ者ノ利害ニ於テ其義務ヲ全存セシム然レトモ其
混同ヲ得タル者ハ第四百四十五條ニ從ヒテ一分ノ
償金ヲ供シ又ハ受取ルニ非サレハ全部ニ付キ訴追
スルコトヲ得ス又ハ訴追セラレルコト無シ

〔義解〕(一〇二) 本條ハ性質ニ因ル不可分債務ノ債權者ノ一人ト債務
者ノ一人トノ間ニ行ハレタル混同ハ他ノ者ノ利害ニ於テ債務ヲ全存

セシメ而シテ債權者又ハ債務者ノ分限ヲ併合シタル者ハ一分ノ償金
ヲ供スルノ義務又ハ之ヲ受取ルノ權利アル旨ヲ定ム

性質ニ因ル不可分債務ノ債權者ノ一人カ此債務ヲ負擔スル債務者ノ
一人ニ相續シタルキハ其債權者ノ一人ハ債務者ノ一人ノ分限ヲ併合
シタルニ因リ其一人ノ負擔部分ハ混同ニ因テ消滅シタリト雖モ此債
務ハ固ト全部ノ履行ニ非サレハ爲スコトヲ得サルモノナレハ他ノ各債
權者ハ債務者ノ分限ヲ併合シタル者ニ分與スヘキ一分ノ償金ヲ供シ
此者ニ對シテ全部ノ履行ヲ請求スルコトヲ得ルナリ若シ此償金ヲ供
セシテ全部ノ履行ニ付キ此者ヲ訴追スルキハ此者ハ其分與ヲ受ク
ヘキ部分ノ償金ヲ受クルニ非サレハ債務ヲ辨濟セスト主張シテ其請
求ヲ排除スルヲ得ヘシ又此不可分債務ノ債權者ノ一人カ債務者ノ一
人ニ相續シ他ノ共同債務者ニ對シテ全部ノ辨濟ヲ請求スルキハ其請

求ヲ受ケタル債務者ハ請求者カ其相續シタル債務者ノ分限ニテ負擔スヘキ部分ノ償金ヲ供スルニ非サレハ其請求ニ應セサルコトヲ得ヘキナリ

任意不可分債務ノ債務者ノ一人ト債權者ノ一人トノ間ニ行ハレタル混同ハ連帶債務者ノ一人ト債權者ノ一人トノ間ニ行ハレタル混同ト異ナラサレハ之ニ適用スヘキ規則モ亦同一ナリト知ルヘシ

第五百三十七條 二人ノ連帶債權者又ハ二人ノ連帶債務者ノ分限カ一人ニ併合シタルトキハ權利又ハ義務ノ消滅ナシ其身ニ就キ併合ノ成リタル者ハ或ハ自己ノ名或ハ己レカ相續シタル者ノ名ニテ全部ニ付キ訴追スルコトヲ得又ハ訴追セララルコト有リ

働方又ハ受方ニテ不可分ナル義務ニ付テモ亦同シ

〔義解〕(一〇三) 本條ハ二人ノ連帶債權者又ハ二人ノ連帶債務者ノ分限カ一人ニ併合シ又ハ働方若クハ受方ニテ不可分債務ノ二人ノ債權者若クハ債務者ノ分限カ一人ニ併合シタルニ因リ行ハル、混同ニ付キ規定セリ

連帶債權者ノ一人カ他ノ一人ニ相續シタルキハ其一人ハ他ノ一人ノ分限ヲ併合シタルニ因リ一人ニテ二人ノ連帶債權者ノ部分ヲ併有スルニ過キスシテ其混同ノ爲メ義務ノ増減アルコトナシ然レハ其一人即チ其身ニ就キ併合ノ成リタル者ハ自己ノ利益ニ從ヒ或ハ自己ノ名或ハ己レカ相續シタル者ノ名ニテ全部ニ付キ訴追スルコトヲ得ルナリ又連帶債務者ノ一人カ他ノ一人ニ相續シタルキハ其一人ハ他ノ一人ノ分限ヲ併合スルニ因リ混同ノ行ハル、モ之カ爲メ義務ノ消滅スルモ

ノナシ只其一人ハ自己ノ部分ト其相續シタル者ノ部分トヲ負擔スルニ至リタルニ過キサルナリ而シテ連帶債權者ノ一人カ他ノ一人ヲ相續シタル場合ニ於テ若シ其一人ハ債務者ニ對シ利息ノ權利ヲ有シ他ノ一人ハ債務者ノ不動産ニ付キ抵當權ヲ有シタルトキハ其身ニ就キ併合ノ成リタル者ハ此二箇ノ權利ノ孰レニテモ之ヲ行フヲ得ルナリ又連帶債務者ノ一人カ債權者ニ利息ヲ諾約シ他ノ一人カ自己ノ不動産ニ付キ抵當權ヲ設定シタル場合ニ於テ其一人カ他ノ一人ニ相續シタルキハ債權者ハ此二箇ノ權利ノ孰レニテモ之ヲ行フヲ得ルナリ然レハ法文ニ或ハ自己ノ名或ハ己レカ相續シタル者ノ名ニテ云々トアレモ是レ其身ニ就キ併合ノ成リタル者カ訴追シ又ハ訴追セラル、ハ即チ自己ノ名或ハ己レカ相續シタル者ノ名ニテ要約シタル權利ニ付キ又ハ自己ノ名或ハ己レカ相續シタル者ノ名ニテ諾約シタル債

務ニ付キ然ルコトアルノ謂ニシテ己レカ相續シタル者ノ名ニテ訴追シ又ハ訴追セラル、ヲ謂フニ非ス蓋シ此分限併合者ノ訴追シ又ハ訴追セラル、ハ常ニ自己ノ名ニテ然ルモノナレハナリ
不可分債務ノ債權者ノ一人カ他ノ一人ノ分限ヲ併合シ又此債務ノ債務者ノ一人カ他ノ一人ノ分限ヲ併合シタル場合ニ於テモ今述ヘ來リタル所ニ異ナラサルヲ以テ此場合ニ適用スヘキ規則ヲ更ニ説明スルノ勞ヲ執ラサルヘシ

第五百三十八條 保證人カ債權者ニ相續シ又ハ債權

者カ保證人ニ相續シタルトキハ保證ハ其附從ノモノト共ニ消滅ス

債務者カ保證人ニ相續シ又ハ保證人カ債務者ニ相續シタルトキハ債權者ハ主タル債務者、共同保證人

若クハ保證人ノ擔保人ニ對シ及ヒ保證ニ附著シタル質若クハ抵當ニ付キ其權利ニ變更ヲ受クルコト無シ

〔義解〕(一〇四) 本條ハ保證人カ債權者若クハ債務者ニ相續シ又ハ債權者若クハ債務者カ保證人ニ相續シタルニ因リテ生スル混同ニ付キ規定セリ

保證人カ債權者ニ相續シタルモ其保證人ハ債權者ノ分限ヲ併合スルモ其分限ニテ保證ノ義務ヲ自己ニ對シテ強要スルコトヲ得サルヤ言ヲ俟タサルナリ然レハ其保證ノ義務ハ之ニ附從スル義務即チ其保證人ヲ擔保スル引受人ノ義務又ハ保證ノ義務ヲ擔保スルカ爲メニ第三者ノ設定シタル抵當若クハ質ノ如キモノト共ニ消滅スルナリ而シテ若シ債權者カ保證人ノ引受人ニ對シテ義務ノ履行ヲ求め又ハ第三者

ノ設定シタル抵當若クハ質ニ付キ義務ヲ履行セシメントスルモ其引受人又ハ第三所持者ハ債權者トシテ義務ノ履行ヲ求ムル保證人ニ對シ其保證人ノ分限ニテ自己ニ對シテ負擔スル擔保ノ義務ニ基キ求償權ヲ行ヒ其義務ヲ免カル、ヲ得ヘキナリ然レモ債權者ノ分限ヲ併合シタル保證人ノ共同保證人アルトキハ其連帶ナルト否トヲ問ハス其身ニ就キ併合ノ成リタル保證人ハ保證人トシテ自己ノ負擔スヘキ部分ヲ控除シタル殘餘ノ義務ノ履行ヲ其共同保證人ニ對シテ請求スルコトヲ得ヘキナリ又債權者カ保證人ニ相續シタル場合ニ付キ適用スヘキ規則ハ今述ヘ來リタル保證人カ債權者ニ相續シタル場合ニ適用スヘキモノト異ナラサルヲ以テ更ニ說示スルノ要ナキナリ
債務者カ保證人ニ相續シ又ハ保證人カ債務者ニ相續シタルニ因リ二人ノ分限カ一人ニ併合シタルモハ債權者ハ之カ爲メ主タル債務者共

同保證人若クハ保證人ノ擔保人ニ對シ及ヒ保證ニ附著シタル質若クハ抵當ニ付キ更ニ失フ所ナキナリ其失フヘキモノハ右ノ混同ニ因リ債權者ニ於テ行用シテ毫モ利益ナキモノ即チ保證人ノ負擔セシ義務ノ如キ是ノミ何トナレハ主タル債務者トシテ其身ニ就キ併合ノ成リタル者ニ對シ債務ノ履行ヲ請求シ其履行ヲ得サル場合ニ於テ尙ホ保證人ノ分限ニテ債務ノ履行ヲ同一ノ人ニ求ムルモ更ニ之ヲ得ルノ利益ナケレハナリ

第六節 履行ノ不能

〔總說〕

（一〇五）履行ノ不能モ亦義務消滅ノ一原因ナリ而シテ此消滅ノ原因ハ或ハ免除又ハ相殺ノ如ク一箇ノ義務ノ消滅ヲ來スノミニシテ更ニ新ナル義務ノ發生ヲ來サ、ルコアリ或ハ代位辨濟又ハ更改ノ如ク一

ノ義務ノ消滅ヲ來スノミナラス更ニ新ナル義務ヲ發生スルコアリ

第五百三十九條 義務カ特定物ノ引渡ヲ目的トシタル場合ニ於テ其目的物カ債務者ノ過失ナク且付遲

滯前ニ滅失シ紛失シ又ハ不融通物ト爲リタルトキハ其義務ハ履行ノ不能ニ因リテ消滅ス若シ義務カ定マリタル物ノ中ノ數箇ヲ目的トシタル場合ニ於テ其一箇ヲモ引渡スコト能ハサルトキハ亦同シ作爲又ハ不作爲ノ義務ハ其履行カ右ト同一ノ條件ヲ以テ不能ト爲リタルトキハ消滅ス

〔義解〕（一〇六）本條ハ履行ノ不能ニ因テ義務ノ消滅スル場合ヲ定ム特定物ノ引渡ヲ以テ義務ノ目的ト爲ス場合ニ於テ其特定物カ債務者ノ過失ナク且遲滯ニ付セラレサル前ニ滅失シ紛失シ又ハ不融通物ト

爲リタルキハ其義務ハ之ヲ履行スル能ハサルニ至リタルニ因リ消滅スルナリ蓋シ何人ト雖モ事實上又ハ法律上若シ能ハサル事ヲ爲スノ義務ナケレハナリ然レモ若シ其不能タルヤ債務者ノ過失ニ原因スルカ又ハ約束ノ時期ニ履行ヲ爲サ、ルカ爲メ遲滯ニ付セラル、カ如キ懈怠ニ原因シタルキハ其引渡ノ義務ハ消滅スルモ其過失又ハ懈怠ノ爲メ更ニ賠償ノ義務ヲ生スヘキナリ而シテ債務者ノ過失若クハ懈怠ナクシテ特定物ノ滅失シ又ハ紛失スルハ例ハ火災、洪水其他天變地異ニ際會シ又ハ盜犯ニ罹リタル場合ニ在リテ殊ニ然ルナリ又債務者ノ過失若クハ懈怠ナクシテ特定物ノ不融通物ト爲ルハ其特定物ノ公用徵收ト爲リタル場合ニ於テ然ルナリ又債務者ノ過失若クハ懈怠ニ因テ特定物ノ滅失シ又ハ紛失スルハ別ニ例示ヲ待テ知ラサルヘシ債務者ノ過失若クハ懈怠ニ因テ特定物ノ不融通物ト爲リタル場

合ハ例ハ新聞紙ノ持主カ其所有權ヲ他人ニ讓渡シ或ル期限内ニ其新聞紙ノ名稱、附屬シタル印刷器械其他花主株等ヲ引渡スヘキコトヲ約シ其期限ニ至ル前賣主カ偶々新聞紙條例ニ違犯シタル社説ヲ新聞紙ニ掲ケ之カ爲メ其新聞紙ノ廢刊ヲ命セラレタル場合ノ如キ是ナリ滅失シ紛失シ又ハ不融通ト爲ルヘキ物ハ概テ特定物ニシテ定量物ハ消滅セサルヲ以テ普通トス故ニ債務者カ金錢又ハ米穀等ヲ引渡スノ義務ヲ諾約シタルトキハ履行ノ不能ニ因リ其義務ヲ免カル、トテ得サルヲ常トス何トナレハ假令債務者カ自ラ金錢又ハ米穀等ヲ所持セサルモ他ニ此等ノ定量物ヲ所持スル者アルヘケレハナリ然レハ債務者カ義務履行ノ爲メ準備シタル金錢又ハ米穀ニシテ未タ債權者ニ之ヲ引渡サ、ル前ニ意外ノ事又ハ不可抗力ニ因リ滅失シタルキハ義務ノ履行ヲ準備シ且其準備シタル物ノ意外ノ事又ハ不可抗力ニ因テ滅

失シタルニ拘ハラズ債務者ハ其義務ヲ免カル、トテ得ズ然レモ義務
 カ數箇ノ定マリタル物ノ中ノ數箇ヲ目的トシタル場合例ハ債務者
 ノ倉庫中ニ堆積シ在ル米百俵ノ中十俵ヲ賣渡シ債權者ノ立會ニテ引
 渡スヘキ俵米ノ指定ヲ爲サ、ル前ニ類焼ニ罹リテ其堆積シタル俵米
 ノ悉ク滅失シタルハ則チ其一箇ヲモ引渡ス可能ハサルヲ以テ債務
 者ハ其義務ヲ免カルヘキナリ然レモ若シ其火災ヲ消シ止メタルカ爲
 メ數俵ノ火災ヲ免カレタルモノアルトキハ之ヲ引渡サ、ルヘカラス
 又假令數箇ノ定マリタル物ノ中ノ數箇ヲ以テ目的ト爲サスシテ種類
 ノ定マリタル純然タル定量物ヲ以テ目的ト爲シタル場合ト雖モ若シ
 其定量物ノ種類ヲ擧ケテ不融通物ト爲リタルトキ例ハ彼ノ奴隸賣
 買ノ禁止ニ依リ奴隸ノ賣買ヲ禁シタリシトキ如シ此禁止ニ依リ奴隸
 ハ其種類ヲ擧テ不融通物ト爲リタルモノナレハ之ヲ賣渡シテ引渡ノ

義務ヲ負擔シタル債務者ハ法律上履行ノ不能ニ因リ其義務ヲ免カレ
 タルモノナリ
 作爲ノ義務ヲ負擔シタル債務者カ過失ナク且付遲滯前ニ之ヲ履行ス
 ル能ハサルニ至リタルトキ例ハ額面ヲ畫クコトヲ諾約シタル畫工カ遲
 滯ニ付セラル、前落雷ニ依テ兩腕ヲ失ヒタルトキハ履行ノ不能ニ因リ
 其義務ヲ免カル、ヤ知ルヘキナリ又不作爲ヲ義務ノ目的トシタルト
 キモ亦同シ例ハ隣家ト自家トノ共有物ナル井戸ノ水ヲ隣家ニ於テ新
 ニ井戸ヲ鑿ルマテハ汲取ラサルヘシト諾約シタル債務者カ火災ヲ防
 禦スル爲メ其井戸ノ水ヲ利用シタルカ如キハ即チ意外ノ事ニ因リ義
 務ヲ履行スル能ハサルニ至リタルモノナレハ此場合ニ於テハ不作爲
 ノ義務ハ一時消滅シタルモノト謂フテ得ヘキカ

第五百四十條 債務者カ意外ノ事又ハ不可抗力ニ因

ル危険及ヒ災害ヲ擔任シ若クハ第三百三十六條及
ヒ第三百八十四條ニ從ヒテ遲滞ニ付セラレタルト
キハ其債務者ハ前條ノ原因ニ由ルモ其義務ヲ免カ
レス

〔義解〕(一〇七) 本條ハ履行ノ不能ト爲リタルモ債務者カ其義務ヲ免
カル、ヲ得サル場合ヲ定ム

債務者ノ過失ナクシテ引渡スヘキ物ノ滅失シ紛失シ又ハ不融通物ト
爲リタルモ債務者カ意外ノ事又ハ不可抗力ニ因ル危険及ヒ災害ヲ擔
任シ(第三百三十五條第一項)若クハ第三百三十六條及ヒ第三百八十四
條ニ從ヒテ遲滞ニ付セラレタルモ其義務ヲ免カル、ヲ得サルナ
リ何トナレハ債務者カ意外ノ事又ハ不可抗力ニ因ル危険及ヒ災害ヲ
擔任シタルモ如何ナル天變地異ノ生スルコトアルモ義務ヲ履行スヘ

キコトヲ約スルモノニシテ又其遲滞ニ付セラレタルモ若シ時期ヲ失
セスシテ義務ヲ履行シタラシニハ其物ハ滅失シ若クハ紛失スルコトナ
カルヘシトノ推定ヲ與フルモノナレハ其諾約又ハ懈怠ノ結果ニ付キ
責ニ任スヘキハ當然ナレハナリ然レモ此推定ニ對シテハ債務者ハ反
對ノ證據ヲ擧ケテ其義務ヲ免カル、ヲ得ヘキナリ(第三百三十五條
第二項)

第五百四十一條 債務者ハ自己ノ申立ツル意外ノ事
又ハ不可抗力ヲ證スルノ責ニ任ス

債務者カ第三百三十五條第二項ニ依リテ其義務ヲ
免カルル爲メ假令其物カ債權者ノ方ニ在ルモ亦滅
失ス可カリシコトヲ申立ツルトキハ其證據ヲ擧ク
ルコトヲ要ス

〔義解〕(一〇八) 本條ハ債務者カ履行ノ不能ニ因リ義務ヲ免カル、カ爲メニ證スヘキ事項ヲ定ム

債務者カ履行ノ不能ニ因リ其義務ヲ免カル、カ爲メニハ其不能ハ自己ノ過失ニ出テサルコト即チ意外ノ事又ハ不可抗力ニ出テタルコト證セサルヘカラス債權者カ合意ニ因リ債務者ノ履行スヘキ義務アルコトヲ證明シテ其履行ヲ求メタル場合ニ於テ債務者カ其義務ヲ免カル、カ爲メ履行ノ不能ニ至リタルコトヲ主張スルキハ其原因ヲ證明スヘキハ當然ナリ何トナレハ債權者カ原告ト爲リテ義務ノ履行ヲ請求スルニ對シ抗辯ヲ以テ其義務消滅ノ原因ヲ主張スル債務者ハ此抗辯ニ付テハ即チ原告ナレハ自ラ其原因ヲ證スルノ責アルハナリ又債權者カ合意ニ因リ生シタル義務ノ成立ヲ證シ其履行ヲ求ムルニ對シテ債務者カ其引渡スヘキ物ノ不可抗力又ハ意外ノ事ニ因テ消滅シタルコト

ヲ證シテ義務ヲ免カレントスルキハ債權者ハ其物ノ意外ノ事又ハ不可抗力ニ因テ滅失シタルハ債務者カ遲滯ニ付セラレタル後ナルコトヲ證シ債務者ニ於テ義務ヲ免カル、正當ノ原因ナキコトヲ主張シテ更ニ義務ノ履行ヲ求ムルニ對シテ債務者ハ假令其物ヲ債權者ニ引渡シタルモ尙ホ其物ノ滅失ヲ免カルヘカラザリシコトヲ證シテ其義務ヲ免カル、ヲ得ヘキナリ是レ舉證ノ順序ナリトス而シテ本條第二項ハ既ニ第三百三十五條第二項ヲ講究スルニ際シテ説明シタルヲ以テ更ニ複説セサルヘシ

第五百四十二條 債務者カ履行ノ不能ニ因リテ義務ヲ免カレタルトキハ其債務者ハ已レノ受取ル可キ對價ニ付テハ其履行ノ爲メ既ニ出捐シタル限度ニ於テノミ權利ヲ有ス

〔義解〕(一〇九) 本條ハ履行ノ不能ニ因テ義務ヲ免カレタル債務者ノ受取ルコトヲ得ヘキ對價ノ限度ヲ定ム

債務者カ特定物ヲ引渡スヘキ場合ニ於テ其物ノ意外ノ事又ハ不可抗カニ因リ消滅シタルモ債務者ハ尙ホ其對價ヲ受取ルヘキ權利ヲ有ス何トナレハ第三百三十五條第一項ニ示シタル例外ノ場合ヲ除クノ外債務者ノ引渡スヘキ特定物ノ危險ハ債權者ニ於テ之ヲ負擔スルモノナレハナリ

然レモ債務者カ定量物ヲ與フルノ義務ヲ負擔シ而シテ其定量物ノ種類ヲ擧クテ不融通物ト爲リタルモ債權者ハ其對價ヲ債務者ニ供與スルノ義務ヲ負擔セサルコト普通ナルヘシ何トナレハ債務者ハ其引渡スヘキ物ヲ得ルカ爲メ未ダ毫モ出捐ヲ爲サ、ルコト居多ナルヘケレハナリ然レモ若シ債務者カ既ニ引渡スヘキ準備ノ爲メニ爲シタル出捐

例ヘハ奴隸ヲ引渡スヘキカ爲メ他人ヨリ之ヲ買受ケタル代價ハ假令其賣買ノ禁止ニ依リ引渡ヲ受ケサルニ至リタルモ債權者ヨリ之ヲ賠償セサルヘカラス又例ヘハ兵器ヲ引渡スヘキカ爲メ之ヲ製造シタル費用ハ假令公安ヲ害スルノ虞アリトシテ其賣買ヲ禁セラレ爲メニ引渡ヲ受ケサルニ至リタルモ債權者ヨリ之ヲ賠償セサルヘカラス故ニ債權者ハ諾約シタル對價額ヲ辨濟スルノ義務ナキモ債務者カ義務ノ履行ノ爲メ現ニ出捐シタル限度ニ於テ賠償ヲ爲サ、ルヲ得サルナリ

定量物ヲ義務ノ目的ト爲サスシテ作爲又ハ不作爲ヲ其目的ト爲シタル場合ニ於テモ其理敢テ異ナラサルナリ

第五百四十三條 物ノ全部又ハ一分ノ滅失ノ場合ニ於テ其滅失ヨリ第三者ニ對シテ或ル補償訴權ノ生スルトキハ債權者ハ殘餘ノ物ヲ要求シ且此訴權ヲ

行フコトヲ得

[義解] (一一〇) 本條ハ物ノ全部又ハ一分ノ滅失ノ爲メ第三者ニ對シテ補償訴權ノ生スルキハ債權者ハ此訴權ヲ行フコトヲ得ル旨ヲ定ム引渡スヘキ特定物ノ滅失全部ヲラスシテ一分ナル場合即チ其毀損シタル場合ニ於テハ債權者ハ其殘餘ノ物ヲ要求スルノ權アリ又作爲ノ義務ノ場合ニ於テ履行ノ不能全カラサルキハ債務者ハ其可能ノ限度ニ於テ其義務ヲ履行セサルヘカラス又不作爲ヲ目的トスル義務ノ場合ニ於テモ亦同シ

債務者ノ引渡スヘキ物ノ滅失又ハ毀損ニシテ債務者ノ過失ニ出テス第三者ノ過失ニ原因スルキ例ヘハ第三者ノ使用スル乘馬カ狂奔シテ債務者ノ引渡スヘキ盆栽ヲ滅失又ハ毀損シタルキハ債務者ニ取テハ其滅失若クハ毀損ハ意外ノ事ニ原因シ引渡ノ義務ヲ免カレ又ハ殘餘

ノ物ヲ引渡シテ其義務ヲ免カル、ト雖モ第三者ハ其乘馬ヲシテ狂奔セシメタル過失ニ坐スルモノナレハ補償ノ義務ヲ負擔スヘシ而シテ此補償訴權ハ即チ其盆栽ノ所有者ニシテ且引渡ノ要約者タル債權者ニ屬スルヲ以テ債權者ハ第三者ニ對シテ之ヲ行フコトヲ得ルナリ又作爲ヲ義務ノ目的トスル場合ニ於テモ其理一ナリ故ニ例ヘハ第三者カ額面ヲ畫クコトヲ諾約シタル畫工ヲ傷ケタルカ爲メ畫工カ其義務ヲ履行スル能ハサルニ至リタルキハ畫工ヨリ第三者ニ對シテ補償訴權ヲ行ハスシテ債權者ヨリ之ヲ行フヘキナリ蓋シ其義務ノ履行ノ不能ニ因リ畫工ハ損害ヲ受ケスシテ之ヲ受クル者ハ債權者ナレハナリ何トナレハ畫工ハ其義務ヲ免カル、モ債權者ハ其畫工ノ既ニ著手シテ完璧ナラサル繪畫ヲ受取り而シテ對價ヲ辨濟セサルヲ得サレハナリ然レニ畫工モ亦其創傷ノ爲メ其技巧ヲ施スヲ得サルニ至リタルニ因リ

第三者ニ對シテ賠償ヲ求ムルコトヲ得ルヤ言フ俟タスト雖モ是レ前述義務ノ不履行ニ關スルモノニ非サレハ全ク別問題ナリ而シテ前述補償訴權ノ直接ニ債權者ニ屬スルト債務者ニ屬スルトニ從ヒ實際上債權者ニ取テ其利害同一ニ非サルナリ何トナレハ第三者ニ對スル補償訴權ノ債務者(畫工)ニ屬スルモノトスルモ若シ其無資力ナルニ於テハ此訴權ハ他ノ債權ト等シク其總テノ債務者ノ一般ノ擔保ナルヲ以テ第三者ヨリ得タル賠償額ハ繪畫ノ債權者ノミ之ヲ受取ルコトヲ得スシテ他ノ債權者ト共ニ之ヲ分配セサルヲ得サレハナリ

第七節 銷除

[總說]

(一一一) 銷除モ亦義務消滅ノ一原因ナリ而シテ銷除ノ行ハレタルモハ義務ノ消滅スルノミナラス其原因タル合意モ亦嘗テ存セサリシモノト做スノ効力ヲ生シ而シテ其効力ハ當事者ニ對シテ生スルハ勿論

第三者ニ對シテモ合意ノ日ニ遡リテ生スルヲ通例トス

第五百四十四條 無能力者又ハ錯誤ニ因リテ承諾ヲ

與ヘタル人又ハ強暴若クハ詐欺ニ因リテ承諾ヲ獲ラレタル人ノ約シタル義務ハ五個年ノ間ハ或ハ其人又ハ其代人ノ請求ニ因リ或ハ履行ノ訴ニ對シ此等ノ者ヨリ爲シタル抗辯ニ因リテ裁判上之ヲ銷除スルコトヲ得

[義解] (一一二) 本條ハ銷除ノ原因銷除ヲ請求スルコトヲ得ル者銷除ヲ申立ツルコトヲ得ル方法及ヒ銷除ノ時効ノ期間ヲ示セリ

第一章第二款ヲ講究シテ既ニ無能力錯誤強暴及ヒ詐欺ハ銷除ノ原因ナルコトアルヲ示シタリ(無能力者ニ付テハ第一卷義解(一九)錯誤ニ付

テハ同義解(二五)、強暴ニ付テハ同義解(二七)、詐欺ニ付テハ同義解(三二)參看)

無能力、錯誤、強暴、詐欺ノ外欠損モ亦獨立シテ(即チ未成年者ノ受ケタル欠損ニ非スシテ)銷除ノ原因ト爲ルコアリ即チ財產取得編第四百二十條ニ規定スルモノ是ナリ

能力ナクシテ合意ヲ爲シタル者又ハ錯誤、強暴若クハ詐欺ノ爲メニ承諾ヲ爲シタル者ノ負擔スル義務ハ其當事者本人又ハ代人ヨリ或ハ訴訟ヲ以テ或ハ其義務履行ノ訴ニ對スル抗辯ヲ以テ五個年間之ヲ銷除セシメテ請求スルヲ得ルナリ

銷除ハ必シモ當事者ヨリ裁判所ニ之ヲ請求スルヲ要セスシテ其意思ノ合致ニ因リ之ヲ爲スヲ得ヘシ又假令銷除ノ原因ナキト雖モ亦然リ(第三百五十三條)然レモ此合意上ノ銷除ハ裁判上ノ銷除ト異ニシテ

之ヲ登記シタル後ニ非サレハ第三者ニ對シ其効力ヲ生セサルナリ〔論說〕(一一三)銷除ハ抗辯ヲ以テ之ヲ請求スルト雖モ五個年ノ時効ニ罹ルモノトスルハ立法上或ハ穩當ナラサルノ感アリ本法ノ規定ニ從ヘハ例ヘハ未成年者カ金錢ヲ借用シ之ヲ徒費シタル場合ニ於テ成年ニ至リ即チ無能力ノ止ミタルヨリ五個年間ニ訴訟ヲ以テ其辨濟義務ノ銷除ヲ請求セサルモハ最早其義務履行ノ請求ニ對シ抗辯ヲ以テモ之ヲ求ムルコトヲ得サルナリ然ルニ好點ナル債權者ハ故サラニ右五個年間ハ其義務ノ履行ヲ求メス殆ント債權ヲ拋棄シタルカ如ク裝ヒ或ハ七個年或ハ十個年後(免責時効ノ期間ハ三十個年ナルヲ以テ)ニ其義務ノ履行ヲ請求スルモ既ニ抗辯ヲ以テ之ヲ排斥スルノ時期經過シタルヲ如何セン其債務者ハ勿論五個年間ニ訴訟ヲ以テ義務ノ銷除ヲ求メサルノ懈怠ニ坐スルト雖モ好點ナル債權者カ法律上有効ト

看做スヲ得サル抛棄ヲ裝ヒ債務者ヲシテ其穿ニ陥ラシムルカ如キハ
往々ニシテ之アルヘキナリ然レハ債權者カ義務履行ノ訴訟ヲ爲シ得
ル時間ハ抗辯ヲ以テハ銷除ヲ請求スルコトヲ得ルモノトセハ右ノ弊害
ヲ豫防スルヲ得ヘキカ如シ換言スレハ銷除ヲ請求スル抗辯ノ時効ハ
即チ銷除ノ原因ヲ有スル義務ノ履行訴權ノ時効ト其期間ヲ同フスル
モノト爲スノ可ナルカ如シ

第五百四十五條 右時効ノ期間ハ強暴ニ付テハ其強
暴ノ止ムマテ錯誤ニ付テハ其錯誤ヲ覺知スルマテ
詐欺ニ付テハ其詐欺ヲ發見スルマテ無能力ニ付テ
ハ其無能力ノ止ムマテ之ヲ停止ス
然レトモ瘋癲者又ハ喪心ニ因ル禁治產者ノ合意ニ
付テハ右時効ハ其者カ能力ヲ復シタル後其承諾シ

タル行爲ノ通知ヲ受テ又ハ其行爲ヲ了知シタル時
ヨリ進行ス

治產ヲ禁セラレタル處刑人ニ付テハ銷除ノ訴權及
ヒ抗辯ハ自他ノ爲メ其刑期滿了後ニ非サレハ時効
ニ罹ラス

此他免責時効ノ停止及ヒ中斷ノ通常ノ原因ニ關ス
ル規定ハ右時効ニ之ヲ適用ス

〔義解〕(一一四) 本條ハ前述五ヶ年ノ期間ノ起算點ヲ定メ其他免責時
効ノ停止及ヒ中斷ノ原因ニ關スル規定ハ此五ヶ年ノ時効ニモ亦適用
スル旨ヲ示セリ

時効ハ之ニ因テ失權スル當事者ノ裁判上請求スルコトヲ得サル間ハ其
期間ノ進行ヲ停止スルヲ以テ原則トス而シテ其當事者ノ裁判上請求

ヲ爲スヲ得サル原因ハ或ハ法律上ノモノアリ或ハ事實上ノモノアリ例ヘハ條件若クハ期限附ノ債權者ハ其條件ノ成就シ又ハ期限ノ到來セサル間ハ債務ノ履行ヲ有効ニ請求スルヲ得サルヲ以テ其以前ニ於テ時効ニ因リ其債權ヲ失フヲキナリ其時効ニ罹リ債權ヲ失ハサルハ即チ法律上ノ妨碍アルカ故ナリ又強暴若クハ錯誤ノ繼續スル間ハ事實上義務ノ銷除ヲ請求スルヲ得サルヲ以テ債務者ヲシテ其銷除訴權ヲ失ハシムル時効ノ期間ハ其強暴ノ止ミ又ハ錯誤ヲ覺知スルマテ進行ヲ停止スルナリ而シテ此事實上時効ノ進行ヲ妨碍スル原因ハ法律ヲ以テ之ヲ定ムルニ非サレハ存セサルモノナルニ因リ或ハ即チ法律上ノ妨碍ト謂フヲ得ヘキ歟

前述ノ如クナルヲ以テ右五個年ノ期間ハ強暴ニ因リテ義務ヲ約シタル者ニ對シテハ其強暴ノ止ムマテ、錯誤ニテ義務ヲ約シタル者ニ對シテ

テハ其錯誤ヲ覺知スルマテ、詐欺ニ陥リテ義務ヲ約シタル者ニ對シテハ其詐欺ヲ發見スルマテ、自治産ヲ得タル者ト否トヲ問ハス未成年者ニ對シテハ其成年ニ達スルマテ進行ヲ停止スルナリ爰ニ一言スヘキハ自治産ヲ得タル未成年者ト雖モ保佐人ノ立會ナクシテ獨リ銷除訴權ヲ行フヲ得サルニ因リ其期間ノ進行スルカ爲メニハ其成年ニ達シタルヲ要ス(人事編第二百十九條、第九十四條第三號)

又右ノ期間ハ婦及ヒ其承繼人ニ對シテハ婚姻解除ノ日ヨリ、夫ニ對シテハ其銷除シ得ヘキ行爲ヲ知リタル日ヨリ(人事編第七十三條、蓋シ夫ハ此訴權ヲ行フニ付キ法律上又ハ事實上ノ妨碍ヲ受ケサルヲ以テ之ニ對シテハ右期間ハ其行爲ヲ知リタル日ヨリ直チニ進行スルナリ)進行シ又瘋癲病院ニ入リ若クハ自宅ニ監置セラレタル瘋癲者又ハ民事上禁治産者ニ對シテハ其能力ヲ復シタル後其承諾シタル行爲ノ通知

ヲ受ケ又ハ其行爲ヲ了知シタル時ヨリ進行ス蓋シ瘋癲者又ハ民事上
 禁治産者カ義務ヲ約シタル後其假管理又ハ禁治産ノ解ケタルトキハ
 前述ノ期間ハ直チニ進行スヘキモノ、如シト雖モ此等ノ者ハ其無能
 カノ情態ニ在テ約シタル義務ハ概テ之ヲ遺忘スルコト經驗ニ徴シテ
 明カナルニ因リ法律ハ特ニ其義務ノ原因タル行爲ノ通知ヲ受ケタル
 時又ハ自ラ其行爲ヲ了知シタル時ヨリ時効ノ進行スルモノト定メ此
 等ノ者ヲ保護シタルナリ

治産ヲ禁セラレタル處刑人即チ刑事上禁治産者ノ爲シタル合意ニ付
 テハ前述ノ期間ハ自他ノ爲メ即チ其處刑人ニ對スルト相手方ニ對ス
 ルトヲ問ハス(此處刑人ノ爲シタル合意ニ付テハ處刑人ノミナラス相
 手方モ其銷除ヲ請求スルノ權アルコトハ既ニ之ヲ示シタリ)第三百十
 九條第二項其刑期滿了ノ日ヨリ進行ス蓋シ處刑人ハ刑期內ニ在テハ

事實上ノ妨碍ノ爲メ或ハ銷除ヲ請求スルヲ得サルヘシト雖モ相手方
 ハ此妨碍ナキヲ以テ之ニ對シテハ右刑期內即チ合意ノ日又ハ其處刑
 人ト合意ヲ爲シタルトチ覺知シタル日ヨリ時効ノ期間ハ進行スヘキ
 モノト爲スノ當然ナルカ如クナルニ拘ハラハ法律ニ於テ尙ホ此相手
 方ニ對シ刑期滿了後ヨリ時効ノ進行スルモノト定メタル所以ハ成ル
 可ク當事者ニ銷除ノ請求ヲ爲スヲ得ルノ期間ヲ與ヘ法律ノ制裁ヲシ
 テ十分ナラシメントスルニ因ルナリ

准禁治産者ニ對シテハ民事上若クハ刑事上ノ禁治産者ノ如ク法律ニ
 於テ別ニ時効ノ期間ノ起算點ヲ掲ケサルニ因リ解釋上如何ナル時ヨ
 リ之ヲ起算スヘキヤヲ定メサルヘカラス換言スレハ准禁治産者モ亦
 無能力者中ニ在ル者ナレハ其無能力ノ止ミタル時ヨリ期間ハ進行ス
 ヘキモノナルヤ將タ准禁治産者ハ即チ民事上禁治産ニ准シ其規定ニ

於テモ民事上禁治産者ニ關スル規定ヲ適用スヘキモノナレハ人事編
 第二百三十三條、第二百三十四條准禁治産者カ能力ヲ復シタル後其承
 諾シタル行爲ノ通知ヲ受ケ又ハ其行爲ヲ了知シタル時ヨリ期間ハ進
 行スヘキモノナルヤヲ定メサルヘカラス法文ニ於テ無能力者ニ付テ
 ハ其無能力ノ止ムマテ云々トアリテ准禁治産者ハ既ニ述ヘタルカ如
 ク無能力者中ニ在ル者ナレハ此規定ノ適用ヲ受クヘキコト明カナル
 カ如シ何トナレハ法律ハ無能力者中民事上禁治産者及ヒ刑事上禁治
 産者ニ對シテハ特別ナル期間進行ノ時ヲ示シ其他ノ無能力者ニ對シ
 テハ「無能力ニ付テハ其無能力ノ止ムマテ云々」ト謂ヒテ一般ノ規定ヲ
 爲シ而シテ准禁治産者ニ對シテハ期間進行ノ時ニ付キ特別ナル規定
 ヲ掲ケサルヲ以テ之ニ對シテハ此一般ノ規定ヲ適用スヘキコトヲ命
 シタルモノト解釋スヘキハ當然ナルノミナラス准禁治産者トシテ保

佐ニ付セラル、者ハ心神耗弱者、聾啞者、盲者又ハ浪費者ニシテ人事編
 第二百三十二條此等ノ者ハ其承諾シタル行爲ヲ遺忘スルノ情態ニ在
 ル者ニ非サレハ前述特別ナル期間進行ノ規定ヲ設ケテ特ニ之ヲ保護
 スルノ要ナキモノナレハナリ

欠損ヲ受ケタル成年者ニ對スル期間ノ起算點ニ付テハ法律ニ於テ之
 ヲ規定スルヲ得ス財産取得編第四百二十一條ニ於テ分割銷除ノ訴權
 ハ財産編第五百四十四條以下ニ定メタル時効及ヒ認諾ニ因リテ消滅
 ストアルノミ然ルニ時効ノ起算點ヲ規定スル本條ニ於テ此欠損ニ因
 ル銷除訴權ノ起算點ヲ定メス然レハ合意ノ日ヨリ期間ハ進行スルモ
 ノナルヤ將タ欠損ヲ覺知シタル時ヨリ期間ノ進行スルモノナルヤヲ
 示シタル法文存セスト雖モ當事者カ欠損ヲ覺知シタル時ヨリ期間ハ
 進行スルモノト解釋スルノ穩當ナルカ如シ何トナレハ之ヲ覺知スル

マテハ事實上銷除ノ請求ヲ爲スコトヲ得サレハナリ尙ホ爰ニ一言スヘキハ未成年者ノ受ケタル欠損ニ付テハ銷除訴權ハ無能力ヲ以テ其原因ト爲シ而シテ其未成年者ハ時効ノ期間進行セサルモノナルヲ以テ其欠損ニ付テハ別ニ期間ノ起算點ヲ定ムルノ要ナキコト是ナリ此他免責時効ノ停止及ヒ中斷ノ通常ノ原因ニ關シテ證據編第四百條以下及ヒ第二百二十五條以下ニ定ムル規定ハ右五ヶ年ノ時効ニモ之ヲ適用スヘキモノナリ爰ニ其適用ノ一例ヲ擧ケンニ未成年者カ銷除スヘキ合意ヲ爲シタルトキハ其成年ニ達スルマテハ其銷除訴權ノ時効ハ停止スルナリ而シテ其成年ニ達シタルヨリ例ヘハ二ヶ年ニシテ此訴權ヲ行ハントセシモ偶々交通ノ壅カリタルニ因リ其訴權ノ行用ヲ致サシムルコト能ハサルトキハ其妨碍ノ止ムマテ更ニ期間ノ進行ヲ停止ス然レモ既ニ經過シタル二ヶ年ハ後ニ進行スル時間ニ通算スヘキ

モノナリ(證據編第三百三十六條)而シテ其妨碍ノ止ミタル後若シ銷除ノ請求ヲ爲シタルトキハ爲メニ時効ヲ中斷シ既ニ經過シタル時期ノ利益ハ消滅ニ歸シ爾後ノ訴訟手續ヲ爲サ、ルモ更ニ五ヶ年間ハ其請求ヲ爲スコトヲ得ルナリ(證據編第九條)

第五百四十六條 銷除訴權ヲ有セル人カ前條ノ期間

ノ滿了前ニ死亡シタルトキハ訴權ハ其相續人ニ移轉ス

右ノ場合ニ於テ期間カ死亡者ニ對シテ未タ進行ヲ始メサリシトキハ相續人ノ訴權ハ其相續ノ時ヨリ時効ニ罹リ既ニ進行ヲ始メタルトキハ其殘期ヲ以テ時効ニ罹ル但證據編第二百二十九條ニ記載セル停止ハ此限ニ在ラス

〔義解〕(一一五) 本條ハ銷除訴權ハ之ヲ有セシ人ノ相續人ニ移轉スル旨及ヒ其相續人ニ對シテ進行スヘキ期間ヲ定ム
 單ニ名譽若クハ身分ニ關セスシテ財産上ノ權利義務ニ關スル銷除訴權カ未タ時効ニ因テ消滅セサル前ニ之ヲ有セル人ノ死亡シタルトキハ此訴權ハ相續人ニ移轉スルナリ而シテ時効ノ期間カ死亡者ノ未成年者ナルカ爲メ之ニ對シテ未タ進行ヲ始メサリシモ相續人カ成年者ナルトキハ相續開始ノ時ヨリ直チニ通行シ又死亡者カ既ニ成年ナリシヲ以テ期間ハ進行ヲ始メ例ヘハ既ニ二個年ノ經過シタルトキハ若シ相續人カ同シク成年者ナルニ於テハ右訴權ハ其殘期即チ三個月ヲ以テ時効ニ罹リ消滅スルナリ又死亡者カ成年ナリシ爲メ既ニ三個月ノ期間經過シタルモ偶交通ノ壅カリタルニ因リ權利ノ行用ヲ致サシムルコトヲ得ス即チ時効ノ進行中ニ停止アリテ相續開始ノ時ニ於テ期間

ノ更ニ進行ヲ始メタルニ於テハ死亡者ノ時ニ在テ既ニ經過セシ三個月ヲ殘期ニ通算シテ時効ニ罹ルモノナリ

第五百四十七條 未成年者又ハ禁治産者ノ財産ニ關

シ後見人ノ爲シタル合意及ヒ行爲ハ無能力者ノ利益ノ爲メ法律ノ定メタル方式及ヒ條件ヲ遵守セザリシトキハ之ヲ銷除スルコトヲ得

未成年者、自治産ノ未成年者及ヒ准禁治産者ノ行爲ニ付テハ特別ナル方式及ヒ條件ニ依ラサリシトキ又禁治産者ノ行爲ニ付テハ何等ノ場合ヲ問ハス亦其行爲ヲ銷除スルコトヲ得
 右規定ハ有能力者ノ爲メニ許與セル銷除ノ訴權ヲ妨ケス

第五百四十八條 未成年者一人ニテ特別ナル方式又

ハ條件ノ必要ナキ合意又ハ行爲ヲ承諾シタルトキ
ハ銷除訴權ハ其未成年者ノ爲メ欠損アルトキニ非
レハ之ヲ受理セス

法律カ保佐人ノ立會ノミヲ要シタルトキ其立會ナ
クシテ自治産ノ未成年者及ヒ准禁治産者ノ爲シタ
ル右ト同一ナル性質ノ行爲ニ對シ亦欠損ニ因ルニ
非サレハ銷除訴權ヲ行フコトヲ得ス

欠損ハ行爲ノ時ニ於テ之ヲ見積リ其偶然ノ事件ヨ
リ生スルモノハ之ヲ算入セス

〔義解〕(一一六) 右二條ハ無能力者又ハ其後見人ノ爲シタル合意及ヒ
行爲ニシテ銷除スルコトヲ得ルモノヲ定ム

未成年者又ハ禁治産ノ後見人ハ或ル所爲例ヘハ財産贈與ノ如キハ決
シテ之ヲ爲スノ權ナシ(後見人ハ親族會ノ許可ヲ得テ贈與ヲ受諾シ又
ハ拋棄スルコトヲ得ルト雖モ贈與ヲ爲スコトヲ得ス人事編第九十四條
第二號ニ親族會ノ許可ヲ得テ不動産及ヒ重要ナル動産ヲ讓渡スコトヲ
得ル旨ヲ規定スルモ此讓渡ナル語ハ爰ニハ有償ノモノヲ指シ無償ノ
モノ即チ贈與ヲ指シタルニ非ス此點ニ付テハ財産取得編ニ於テ之ヲ
詳述シタリ)若シ後見人カ此種ノ行爲ヲ爲シタルキハ其行爲ハ無効ナ
リ又後見人ハ親族會ノ許可ヲ得ルニ非サレハ爲スコトヲ得サル行爲ア
リ例ヘハ元本ヲ利用シ又ハ借財ヲ爲スカ如キ是ナリ(人事編第九十
四條第九十六條)若シ右ノ許可ヲ得スシテ此種ノ行爲ヲ爲シタルキ
ハ假令欠損アラサルモ其行爲ハ無効ニシテ銷除スルコトヲ得ヘキモノ
ナリ何トナレハ後見人ハ此種ノ行爲ヲ爲シタルハ即チ法律上代人ヲ

ルノ權限ヲ越エテ爲シタルモノナレハナリ之ニ反シテ右ノ許可ヲ得
 テ此種ノ行爲ヲ爲シタルモハ其行爲ハ假令欠損アルモ之ヲ銷除セシ
 ムルコトヲ得サルナリ又後見人ハ親族會ノ許可ヲ得ルヲ要セス即チ其
 代理ノ權内ニ於テ爲スコトヲ得ル行爲アリ例ヘハ貸金ノ取立、動産ノ賃
 借其他一般ノ管理行爲ノ如キ是ナリ後見人カ此種ノ行爲ヲ爲シタル
 時ハ假令欠損アルモ之ヲ銷除スルコトヲ得サルナリ而シテ爰ニ一言ス
 ヘキハ法文ニ法律ノ定メタル方式及ヒ條件トアルハ要スルニ親族會
 ノ許可ヲ得ルヲ謂フニ過キサルコト是ナリ
 未成年者ハ後見人カ親族會ノ許可ヲ得ルモ爲スコトヲ得サル行爲即チ
 贈與又ハ遺贈ヲ有効ニ爲スコトヲ得サルヤ言フ俟タス若シ此種ノ行爲
 ヲ爲スモ其行爲ハ無効ナリ爰ニ一言スヘキハ若シ未成年者カ夫婦財
 産契約ノ爲メ婚姻ノ許諾ヲ與フヘキ者ノ立會ニテ爲シタル贈與ハ有

効ナルコト是ナリ又未成年者ハ後見人カ親族會ノ許可ヲ得ルニ非サレ
 ハ爲スコトヲ得サル行爲ヲ此許可ナクシテ爲シタルモハ其行爲ハ之ヲ
 銷除スルコトヲ得ルヤ明カナリ(此許可ハ親族會ヨリ後見人ニ與フヘキ
 モノナルモ未成年者ニ與フヘキモノニ非サレハ未成年者ハ此許可ヲ
 得テ有効ナル行爲ヲ爲スコトナカルヘシ)又未成年者ハ後見人カ親族會
 ノ許可ヲ得スシテ爲スコトヲ得ル行爲ヲ承諾シタルモ若シ其行爲ニシ
 テ未成年者ノ爲メニ欠損ヲ生シタルニ非サレハ其行爲ヲ銷除セシム
 ルコトヲ得ルナリ而シテ其欠損ハ僅少ナルモ尙ホ能ク銷除ノ原因タル
 ヲ得ヘシ故ニ未成年者ハ行爲ヲ爲スノ能力ナキ者ト謂ハンヨリハ寧
 ロ欠損ヲ爲スノ能力ナキ者ト謂フノ適言ナルヲ知ルヘシ
 自治産ノ未成年者及ヒ准禁治産者ハ亦或ル行爲即チ贈與ヲ爲スコトヲ
 得サル者ナリ然レモ自治産ノ未成年者ニ付テハ夫婦財産契約ヲ以テ

之ヲ爲スコトヲ得ルハ尙ホ未成年者ニ付テ述ヘタルカ如シ又准禁治産者ニ付テハ明文ナシト雖モ自治産ノ未成年者ノ如ク夫婦財産契約ヲ以テ贈與ヲ爲スコトヲ得ヘキカ如シ又此等ノ者ハ保佐人ノ立會ナクシテ或ル行爲ヲ爲スコトヲ得ス即チ人事編第九十四條第二百十八條ニ掲クル行爲是ナリ(同編第二百十九條第二百三十三條第二百三十四條)然レモ若シ前述立會ナクシテ右ノ行爲ヲ爲シタルモ當然無効ナルニ非ス欠損アリテ始メテ之ヲ銷除スルコトヲ得ルナリ然ルニ爰ニ准禁治産者ニ付テハ一言セサルヘカラサルコトアリ人事編第二百三十條第二項ニ於テ裁判言渡後ニ爲シタル禁治産者ノ行爲ハ之ヲ銷除スルコトヲ得トアリテ此禁治産者ノ行爲ハ尙ホ後ニ示スヘキカ如ク欠損ノ有無ヲ問ハス銷除スルコトヲ得ヘキモノナルニ同編第二百三十四條ニ於テハ「准禁治産者カ保佐人ノ立會ナクシテ爲シタル行爲ニ付テハ第二

百三十條ノ規定ヲ適用ストアリテ准禁治産者カ保佐人ノ立會ナクシテ爲シタル行爲ハ亦欠損ノ有無ヲ問ハス銷除スルコトヲ得ルカ如キ規定ヲ掲ケリ果シテ然ラハ今講述スル第五百四十八條第二項ノ法文ト牴觸スルモノト謂フヘシ然レモ右第二百三十八條ハ銷除スヘキ行爲ノ事ノミヲ定ムルニ非スシテ無能力ノ始マル日及ヒ無能力ヲ言渡ス裁判前ト雖モ或ル行爲ニ付テハ銷除スルコトヲ許ス旨ノ規定ヲ掲クルヲ以テ右第二百三十四條ハ此等ノ規定モ亦准禁治産者ニ適用スルノ意ヲ示スニ過キササルヘシ要スルニ准禁治産者カ保佐人ノ立會ナクシテ爲シタル行爲ハ准禁治産者ヲシテ欠損ヲ受ケシムルモノニ非サレハ銷除スルコトヲ得サルモノナリ

又未成年者自治産ノ未成年者及ヒ准禁治産者ノ行爲ニシテ特別ナル方式及ヒ條件ニ依ラサルヘカラサルモノアリ彼ノ夫婦財産契約ノ如