

思表示ヲ爲スモ本人ノ爲メニスルコトヲ示サザルトキ亦同ジ（前ノ場合ニハ無シムルコトアリ後ノ場合ニ）有權代理ト爲ラザル意思表示ハ他ノ手續ヲ履踐スルニ非ザレバ本人ニ對シテ效力ヲ生ゼサルヲ原則トス然レドモ此原則ニ對シテハ例外アリ即或ル場合ニ於テハ有權代理ヲ存セザルモ有權代理ト同一ノ效力ヲ發生ス仍テ之ヲ有權代理ニ準スベキ場合トシテ左ニ掲グ

甲 代理權ヲ缺如スル場合

代理權ヲ缺如スルトキハ如何ナル場合ニ於テモ代理人ノ意思表示ガ有權代理ト爲ラザルヤ明ナリ但第百九條第百十條第百十二條ニ該當スルトキハ權限アル代理人ガ意思表示ヲ爲シタル場合ト同ジク直接ニ本人ニ對シテ效力ヲ生スベキモノトス

第百九條ニ從ヘバ第三者ニ對シテ他人ニ代理權ヲ與ヘザル旨ヲ表示シタル者ハ其代理權ノ範圍内ニ於テ他人ト第三者トノ間ニ爲シタル行爲ニ付其責ニ任ズベキモノト爲ス若シ獨逸民法ノ如ク代理ノ發源ニ關シテ單獨行爲主義ニ從フノモトセバ此場合ニハ完全ナル有權代理ヲ成立セシム然レドモ現

行法ハ委任ニ因ラザレバ任意代理權ヲ發生セザルモノト爲スヲ以テ本條ノ規定ハ代理權ナクシテ爲シタル意思表示ニ因テ有權代理ト同一ノ效力ヲ生ゼシムルコトヲ示シタルモノト解セザルベカラズ此點ニ付テハ前節ニ於テ詳述シタルヲ以テ茲ニ贅セズ

第百十條ハ代理人ガ其權限外ノ行爲ヲ爲シタル場合ニ於テ第三者ガ其權限アリト信ズベキ正當ノ理由ヲ有セシトキハ前條（第百九條）ノ規定ヲ準用スル旨規定セリ代理人ガ代理權ヲ有スルモ其爲シタル行爲ガ之ヲ超越スルトキハ之ヲ有權代理ト爲スヲ得ザルヤ明ナリ然レドモ第三者ガ權限アリト信認シ且其信認ガ正當ナル理由ニ基クトキハ權限アリシ場合ト同ジク本人ヲシテ其代理人ト第三者トノ間ニ爲シタル行爲ニ付キ其責ニ任ゼシムベキモノト爲ス例ヘバ法律ノ規定若クハ授權行爲ニ依リ通常與ヘラルヘキ權限ガ特ニ制限セラル、モ第三者ハ之ヲ知ルコトヲ得ザルベシ此ノ如キ場合ニ於テ代理人ガ特ニ設ケラレタル制限ヲ遵守セザルモ第三者ハ其爲シタル法律行爲ヲ以テ代理權ノ範圍内ニ屬スルモノト信ズルニ付キ正當ナル理由ヲ有ス然ル



ヲ其權限外タルコトヲ理由トシテ其行爲ニ依リ本人ヲ拘束スルコトヲ得ザルモノトセバ第三者ハ隱秘セラレタル特例ノ犠牲ト爲リ不測ノ損害ヲ被ルニ至ルベシ仍テ第三者ヲ保護スル爲メ第百九條ノ場合ト同一ノ法則ニ從ハシム

第百十二條ハ代理權ノ消滅ヲ以テ善意ニシテ過失ナキ第三者ニ對抗スルコトヲ得ザルノ規定ナリ此場合ニ付テハ前節ニ於テ説明ヲ與ヘタルヲ以テ茲ニ演述セズ

乙 表意者ガ本人ノ爲メニスルコトヲ示ザ、リシトキ

此場合ニ於テハ假令表意者ガ代理權ヲ有スルモ代理ノ表示ヲ缺如スルガ爲メニ代理ヲ成立セシメズ而シテ一般ノ場合ニ於テハ代理人ガ自己ノ爲メニ意思表示ヲ爲シタルモノト看做シ本人ニ對シテ效力ヲ生セズ然レドモ相手方ガ其本人ノ爲メニスルコトヲ知り又ハ知ルコトヲ得ベカリシトキハ代理行爲ト同ジク本人ニ對シテ效力ヲ生ズベキモノト爲ス此點ニ付テハ第一節ニ説示シタルヲ以テ之ニ就テ了解セララルベシ

### 第二款 無權代理

#### 第一 概念

無權代理ハ代理權ナキ者ガ本人ノ爲メニスルコトヲ示シテ意思表示ヲ爲シ又ハ第三者ガ之ニ對シテ本人ノ爲メニスルコトヲ示シテ爲シタル意思表示ヲ受クルヲ謂フ無權代理ハ表意者又ハ表意ノ相手方ガ全ク代理權ヲ有セザル場合ト代理權ヲ有スルモ意思表示ガ其權限ヲ超越スル事項ニ關スル場合トアリ此等ノ場合中有權代理ト同一ノ效力ヲ生ズルモノハ前節ニ説明セリ本款ニ説示スル所ハ其以外ノ場合ニ於ケル效力ニ關スルモノナリ

代理人ノ爲シ又ハ受タル意思表示ガ直ニ本人ニ對シテ效力ヲ生ズルハ代理權ノ存在ヲ前提ト爲ス表意者又ハ表意ノ受者ガ代理權ヲ有セズ又ハ代理權ノ範圍ヲ超越スル場合ニ於テハ前節ニ説示シタル場合ノ外其爲シ又ハ受ケタル意思表示ニ因テ直ニ本人ニ效力ヲ及ボスベキ謂ハレナキヤ明白ナリ然レドモ表意者竝ニ其相手方ガ本人ノ爲メニスル意思ヲ有シテ之ヲ表示シ本人モ亦之ニ因テ自ラ法律關係ノ當事者タルコトヲ欲スルコトアリ此ノ如キ場合ニ於テハ



一定ノ條件ノ下ニ本人ニ對シテ效力ヲ發生セシムルヲ至當トス仍テ我民法ハ歐洲諸國ノ立法例ト同ジク追認ノ制度ヲ採用シ本人ガ一定ノ方法ニ從ヒ無權代理人ノ爲シ又ハ受ケタル意思表示ニ依テ己レヲ法律關係ノ當事者ト爲スノ意思ヲ表示シタルトキハ之ニ因テ代理權アリシ場合ト同一ノ效力ヲ生ズベキモノト爲ス之ヲ要スルニ有權代理ニ於テハ代理人ノ爲シタル行爲又ハ代理人ニ對シテ爲シタル行爲ニ因テ直ニ本人ニ對シテ效力ヲ生ジ無權代理ニ於テハ之ヲ追認スルニ因テ始メテ同一ノ效力ヲ生ズルモノナリ

追認ニ因テ效力ヲ生ジ得ベキ法律行爲ハ代理行爲トシテ全ク無効ナルモノニ非ズ追認セザル間ハ其有效ト爲ルヤ無効ト爲ルヤ不確定ノ狀態ニ在ルモノアリ而シテ追認セラル、トキハ尙遑及シテ有效ナル代理行爲ト爲リ有權代理行爲ト同一ノ效力ヲ有スルニ至ルベキモノナリ

第二 追認ノ本質(民法第百十三條)

追認トハ無權代理人ノ爲シ又ハ受ケタル意思表示ニ因リ成立シタル法律行爲ニ付キ始メヨリ之ニ代理權ヲ與ヘタルト同一ノ效力ヲ生ゼシムル一方的意思

表示ナリ

追認ハ之ニ因テ法律關係ノ當事者ト爲ルベキ人(本人)ノ單獨行爲ナリ故ニ相手方ノ承諾ヲ俟テ效力ヲ生ズルモノニ非ズ

追認ハ相手方アル單獨行爲ナリ追認ノ相手方ト爲ルヘキ者ハ何人ナリヤ換言セバ追認ハ何人ニ對シテ之ヲ爲スベキモノナリヤ追認ハ本人ト追認ノ效力ヲ生ズベキ代理行爲ノ相手方トノ間ニ法律關係ヲ生ズベキモノナレバ無權代理人ニ對シテ爲サズシテ其相手方ニ對シテ爲スヲ至當ト爲スガ如キ觀アリ獨逸民法ハ此主義ニ從フ然ルニ我民法ハ之ニ從ハズ無權代理人又ハ相手方ニ對シテ之ヲ爲スニ因リ效力ヲ生ズベキモノト爲ス但相手方ニ對シテ之ヲ爲スニ非ザレバ之ヲ相手方ニ對抗スルヲ得ズ即無權代理人ニ對シテ爲シタル追認ハ全然無効ニ非ザルヲ以テ相手方ヨリ常ニ其追認ノ有效ナルコトヲ主張スルコトヲ得ベキモ本人ヨリハ相手方ニ對シテ之ヲ主張スルコトヲ得ザルナリ相手方ニ對シテ爲ザ、ル追認ヲ以テ相手方ニ對抗スルヲ得ザル規定ハ相手方ガ追認ノ事實ヲ知リタル場合ニハ之ヲ適用セズ即此場合ニハ相手方ニ對シテ爲シタ



ルト同一ノ效果ヲ生ズベキモノト爲ス相手方ガ之ヲ認識スルニ至リタル事由ハ其效力ヲ左右スヘキモノニ非ズ通常無權代理人ヨリノ通告ニ由テ之ヲ認識スルナラン然レドモ他ノ事由ヨリ之ヲ知ル場合ナシトセズ何レノ場合タルトヲ問ハス其認識アレハ之ニ追認ノ效力ヲ對抗スルコトヲ妨ケス

追認ハ初メヨリ無權代理人ニ代理權ヲ與ヘタルト同一ノ效果ヲ生ズ即追認ハ授權行爲ニ非ザルモ授權行爲ヲ爲シタルト同一ノ效力ヲ有スルモノナリ或ハ曰單獨行爲ニ因テ授權ト同一ノ效力ヲ生ズベキモノト爲スハ授權ハ委任契約ニ因ルト云ヘル現行法ノ主義ト相抵觸スト追認ヲ説明スルニ當テ此ノ如キ議論ヲ爲スハ其謂ハレナキコトナリ現行法ハ第三者ニ對スル授權ノ意思表示ニ因テ有權代理ト同一ノ效力ヲ發生スベキコトヲ認ムルニ非ズヤ現行法ハ表面ニ於テ代理權ノ發生ニ關シテ委任契約ヲ採用シタルハ事實ナルモ其主義ハ既ニ第九條ニ於テ實際上打破セラレ居ルナリ實際ニ於テ既ニ打破セラレタル主義ト抵觸スル規定アルハ當然ナリ畢竟第九條ノ規定ト云ヒ代理行爲ノ追認ニ關スル規定ト云ヒ皆實際ニ於テ必要ナルモノナリ現行法ノ主義ニ違フ

ノ故ヲ以テ之ヲ難ゼンヨリ寧ロ此等ノ規定ニ適合セザル現行法ノ主義ヲ改ムルコトニ努ムルヲ至當トス

追認ノ權能ハ相續人ニ移轉スルヲ原則トス相手方ノ相續人モ亦一般ニ追認ニ因テ拘束ヲ受クベキモノナリ此法則ヲ適用スベカラザルハ追認ニ因リ成立スベキ法律關係ガ本人又ハ相手方ノ一身ニ專屬スベキモノナルトキニ限ル

第三 追認ニ因テ效力ヲ生ジ得ベキ代理行爲ノ範圍(民法百十三條)

無權代理人ハ契約ノ當事者タルコトアリ單獨行爲ニ於ケル表意者又ハ表意ノ受者タルコトアリ本人ガ追認シ得ベキ範圍ハ契約ナルト單獨行爲ナルトニ因リ區別アリ

代理ニ因テ締結スルコトヲ得ベキ契約ハ總テ追認ニ因テ代理行爲タルノ效力ヲ發生スルコトヲ得現行民法ハ百十三條第一項ニ於テ代理權ヲ有セザル者ガ他人ノ代理人トシテ爲シタル契約ハ本人ガ其追認ヲ爲スニ非ザレバ之ニ對シテ其效力ヲ生ゼズト規定シ裏面ヨリ右ノ法則ヲ示セリ

單獨行爲ハ追認ニ因リ代理行爲トシテ效力ヲ生ゼザルヲ原則トス單獨行爲中



無權代理人ガ相手方ニ對シテ意思表示ヲ爲ス場合アリ相手方ヨリ之ニ對シテ爲シタル意思表示ヲ受クル場合アリ又相手方ナキ意思表示ヲ爲ス場合アリ今此等ノ場合ニ付キ前示ノ原則ニ對スル例外ヲ説明スベシ

無權代理人ガ相手方ニ對シテ一方的意思表示ヲ爲シタル場合ニ於テハ其意思表示ノ當時相手方ガ無權代理人ノ代理權ナクシテ之ヲ爲スコトニ同意シタルトキ又ハ其代理權ヲ爭ハザリシトキニ限り之ヲ追認シ得ベキモノト爲シ其他ノ場合ニ於テハ追認ヲ無効ト爲ス此ノ如ク自稱代理人ガ單獨行爲ヲ爲シタル場合ニ追認シ得ベキ範圍ヲ狹隘ナラシムルハ如何ナル理由ニ基ツクモノナリヤ凡ソ單獨行爲ハ一方ノミノ意思表示ニ因リ效力ヲ生ズベキモノナリ故ニ其意思表示ノ受者タル相手方ハ之ニ對シテ何等ノ意思表示ヲ爲サズシテ其拘束ヲ受ケザルベカラズ然ルニ自稱代理人ノ爲シタル單獨行爲ガ本人ノ追認ニ因リ效力ヲ生ズベキモノトセバ本人ハ其欲スル所ニ從ヒ之ニ因テ自己ト相手方トノ間ニ效力ヲ發生スルト否トヲ定ムルコトヲ得相手方ハ本人ガ其追認ヲ爲スヤ否ヤヲ決定スルマデ其地位ヲ確定スルコト能ハズ此ノ如ク本人ヲ便利ナ

ル地位ニ置キ何等ノ意思表示ヲモ爲サザル相手方ヲ不利益ナル地位ニ在ラシムルハ不當ナルヲ以テ單獨行爲ニ付テハ追認ヲ爲スコトヲ得ザルヲ原則トス但相手方ガ自稱代理人ノ代理權ナクシテ單獨行爲ヲ爲スコトニ同意シ又ハ其代理權ノ欠缺ヲ主張セザリシトキハ契約ノ場合即自稱代理人ト相手方トノ間ニ合意ヲ爲シタル場合ト同一視シ追認ニ因テ之ガ效力ヲ完成シ得ベキモノト爲ス

相手方ガ無權代理人ニ對シテ一方的意思表示ヲ爲シタル場合ニ於テハ無權代理人ノ同意ヲ得テ之ヲ爲シタルトキニ限り追認ニ因テ效力ヲ生ジ得ベキモノト爲ス此場合ニ於テ無權代理人ハ全ク意思表示ヲ爲サザルモノナリ故ニ通常ハ本人ノ爲メニ他人ノ意思表示ヲ受クルノ意思ヲ有セザルモノト見テ可ナリ若シ無權代理人ガ本人ノ爲メニ之ヲ受クルノ意思ヲ有セザルトキハ代理上ノ效力ヲ發生スルノ根基ヲ缺如スルモノトイハザルベカラズ故ニ此場合ニ於テハ追認ヲ爲シ得ベキ範圍ヲ無權代理人ガ相手方ノ表意スルコトニ同意ヲ與ヘタル場合ニ限定ス



自稱代理人ガ相手方ナキ一方的意思表示ヲ爲シタル場合ニ於テハ追認ニ因テ代理上ノ效力ヲ發生スルコトヲ得ズ現行法ノ追認シ得ベキ場合ヲ相手方アル行爲ニ限定シタルコトハ第百十八條ノ法文ニ依リ明白ナレバナリ

右ノ如ク契約ニ關シテハ一般ニ追認ヲ許シ單獨行爲ニ付テハ場合ヲ限定シテ例外的ニ之ヲ許ス而シテ現行法ハ追認ニ關スル法則ヲ契約ニ付テ示シ契約ニ關スル法條ヲ特別ナル單獨行爲ニ準用スベキモノト爲ス

無權代理人ガ本人ノ爲メニスルコトヲ示シテ意思表示ヲ爲シ又相手方ガ同一ノコトヲ表示シテ之ニ對シテ意思表示ヲ爲スハ種々ノ原因ヨリ生ズルモノナリ即表意者又ハ受者ハ代理權ナキコトヲ知ルコトアリ又之ヲ知ラザルコトアリ之ヲ知リテ意思表示ヲ爲シタルコトハ自稱代理人ガ本人ノ利益ヲ慮リタルノ結果其權限ヲ超越スルガ如キ善良ナル動機ニ起因スル場合アリ又相手方ガ本人ヲ拘束シテ不當ニ利益ヲ得ントスルガ如キ卑劣ナル觀念ノ爲メニ誘發セラレタルニ因ル場合アリ之ヲ知ラズシテ意思表示ヲ爲シタル場合中委任條項ノ不明瞭ナルニ起因スルトキノ如ク全ク錯誤ニ付過失ナキ場合アリ又授權ノ

範圍ヲ記載シタル書面ヲ熟讀セザルニ因ルトキノ如ク錯誤ニ付キ當事者ガ不注意ノ責ヲ辭スル能ハザル場合アリ此ノ如ク無權代理ヲ成立セシメタル原因ニ差異アルハ實例ニ徴シテ明白ニシテ其差異ニ因テ或ハ賠償ノ請求權ヲ生ジ又ハ之ヲ生ゼザルガ如ク或方面ニ於テ法律上ノ效果ニ變更ヲ及ボスコトアルハ明ナルモ追認ヲ爲シ得ルヤ否ヤノ問題並ニ追認ノ效力ニ關スル問題ニ對シテハ其原因ノ異同ニ由テ何等ノ影響ヲモ與フベキモノニ非ズ

#### 第四 追認ノ拒絕

本人ハ追認權ヲ拋棄スルコトヲ得追認權ノ拋棄ハ拒絕ノ意思表示ニ因テ之ヲ爲ス追認ノ拒絕ハ本人ノ一方的意思表示ニシテ無權代理人又ハ相手方ニ對シテ爲スベキモノナリ而シテ相手方ニ對セザル拒絕ノ意思表示ハ相手方ノ之ヲ知リタル場合ノ外之ヲ以テ相手方ニ對抗スルヲ得ズ即此點ニ關シテハ追認ト全ク同一ノ法則ニ從フベキモノナリ(第百十三條第二項)

追認ヲ爲スト否トハ全ク本人ノ隨意ナリ故ニ本人ハ何時ニテモ追認又ハ拒絕ヲ爲スコトヲ得然リト雖モ一旦追認又拒絕ヲ爲シタル上ハ法律關係確定ス故



ニ追認ヲ爲シタル以後拒絶ヲ爲スコトヲ得ズ又拒絶ヲ爲シタル以後ハ追認ヲ爲スコトヲ得ズ

第五 追認及拒絶ノ效力

前ニ述フルガ如ク無權代理人ト相手方トノ間ニ爲シタル契約並ニ特種ノ單獨行爲ハ本人ノ爲シタル追認ニ因リ本人ニ對シテ效力ヲ及ボスベキモノナリ此效力ハ如何ナル時ニ於テ發生スヘキモノナリヤ元來意思表示ハ將來ニ向テノミ其效力ヲ發生スルヲ原則トス此原則ヲ適用スルモノトセバ追認モ追認シタルトキヨリ將來ニ向テ代理行爲トシテノ效力ヲ發生スルモノト論ゼザルベカラズ然ルニ、民法ハ追認ニ付テハ一般ノ法則ニ從ハズ即追認ノ意思表示ハ無權代理人ガ追認ニ因テ效力ヲ生スベキ法律行爲ノ成立當時ニ於テ代理權ヲ有シタルト同一ナラシムルモノニシテ其法律行爲ヲ爲シタル時ニ遡テ效力ヲ發生スベキモノト爲ス(第六條)  
追認ノ遡及效ニ對シテ左ノ制限アリ  
イ 別段ノ意思表示ヲ爲スニ因テ遡及ノ效力ヲ生ゼザラシムルコトヲ得 追

認ノ遡及效ハ公益規定ニ非ザルヲ以テ表意者ガ之ト異ナリタル意思表示ヲ爲ストキハ之ニ效力ヲ與フベキハ勿論ナリ

ロ 追認ノ遡及效ニ因リ第三者ノ權利ヲ害スルコトヲ得ズ 追認ノ效力ハ既往ニ遡ルモ之ガ爲メニ追認ニ關係ヲ有セザル者ノ權利ヲ毀損スルコトヲ得ズ例ヘバ自稱代理人ガ無權代理行爲ニ因テ得タル物ヲ第三者ニ讓渡シタル場合ニ於テ追認ノ遡及效ニ因リ其物ヲ本人ニ回復スルコトヲ得ズ

追認ノ拒絶ハ追認權ノ拋棄ニシテ之ヲ喪失セシムルノ效果ヲ生ズルハ前ニ説明シタルガ如シ

追認並ニ追認ノ拒絶ハ絶對ニ本人並ニ相手方ノ地位ヲ確定スルモノナリ故ニ一旦爲シタル追認又ハ其拒絶ハ之ヲ取消スコトヲ得ズ

第六 追認前ニ於ケル相手方ノ權利

本人ハ自己ノ利害ヲ考察シテ追認ヲ爲シ又ハ追認ヲ拒絶スルコトヲ得而シテ相手方ノ地位ハ本人ガ追認又ハ拒絶ノ意思表示ヲ爲スマデ不確定ノ状態ニ在ルモノナリ然ルニ相手方ヲシテ永ク不確定ノ地位ニ在ラシムルハ之ヲ不相當



ニ不利益ナル状態ニ陥ル、ノ嫌ナキ能ハズ仍テ民法ハ之ヲシテ自ラ其地位ヲ確定スルコトヲ得セシムル爲メニ二個ノ方法ヲ規定ス相手方ニ追認催告權及ビ取消權ヲ與フルコト是ナリ

甲 相手方ノ追認催告權(第四百十條)

相手方ハ本人ニ對シテ相當ノ猶豫期間ヲ與ヘ追認スルヤ否ヤヲ確答スヘキ旨ヲ催告スルコトヲ得而シテ若シ本人カ其催告ニ應シテ其期間内ニ確答ヲ爲サ、ルトキハ其追認ヲ拒絕シタルモノト看做ス本人ハ拒絕シタルモノト看做サ、ルヲ以テ其期間經過後ハ追認ヲ爲スコトヲ得ス故ニ相手方ヲ不確定ノ地位ヨリ救済スルノ結果ヲ生ス

乙 相手方ノ取消權(第四百十條)

相手方ハ追認ノ催告ヲ爲スニ因リ其地位ヲ確定スルコトヲ得ルト雖モ此方法ノミニ依ルヘキモノトセハ無權代理行爲ニ拘束力ヲ與フルト否トヲ全ク本人ノ自由ニ委スルノ結果ヲ生シ相手方カ之ニ因テ拘束ヲ受ケサラント欲スルモ尙ホ此方法ニ依ルノ外ナキモノトスルハ公平ヲ得タルモノトイフヘ

カラヌ此ニ於テ我民法ハ獨逸民法ト同シク相手方ヲシテ取消權ヲ行使スルニ因テ拘束ヲ免ル、コトヲ得セシム

茲ニ所謂取消權ハ法律行爲ノ章ニ規定シタル一般ノ取消權ト其性質ヲ異ニス一般ノ取消ハ一旦成立シタル法律行爲ヲシテ既往ニ溯及シテ其效力ヲ失ハシムルモノナリ茲ニイフ取消權ノ行使ハ本人ノ追認ニ因テ始メテ效力ヲ生スヘキ法律行爲ヲシテ其效力ヲ發生スルノ餘地ナカラシムルト同時ニ自己ヲシテ其拘束ヲ免レシムルコトヲ目的トスルモノナリ

取消ノ意思表示ハ本人又ハ無權代理人ニ對シテ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ我民法ハ獨逸民法ト異ナリ此點ニ付キ何等ノ明文ヲ掲ケス然レトモ制限ヲ加ヘサル以上ハ右ノ如ク解スルヲ至當ト爲ス

相手方ノ取消權ニ關シテハ一ノ制限アリ即相手方カ無權代理人ニ代理權ナキコトヲ知リタルトキハ此取消權ヲ有セス此場合ニ於テ相手方ハ無權代理ニ因テ拘束力ヲ發生スルノ意思ヲ有スルモノト認ムヘキモノナレハ後日ニ至リ之ヲ欲セサルコトヲ理由トシテ自ラ其發生ヲ吐絶スルコトヲ得セシム



ルハ不條理ナリ故ニ此規定ヲ存ス

第七 本人カ追認セザリシ場合ニ於ケル無權代理人及ヒ相手方ノ地位(第一百十七項第二)

本人カ無權代理行爲ニ對シテ追認ヲ爲シタルトキハ之ニ因テ有權代理ト同シク本人ト相手方トヲ以テ法律關係ノ當事者ト爲シ無權代理人ハ有權代理人ト同シク全ク其拘束ヲ受クルコトナシ本人カ追認スルヤ否ヤ不明ナル間ハ當事者ノ地位ハ不確定ナリ若シ本人カ追認ヲ拒絕シ又ハ相手方ノ催促ニ對シテ確答ヲ爲サスシテ指定ノ期間ヲ空過シ又ハ相手方カ有效ニ取消權ヲ行使シタルトキハ代理行爲トシテノ效力ハ全ク發生セサルカ故ニ本人ト相手方ノ間ニハ法律上ノ關係ナク又無權代理人ハ代理人タル地位ヲ有セサルニ至ルヘシ然ラハ此場合ニ於テ意思表示ノ當事者タル無權代理人ト相手方トノ關係ハ如何ニ之ヲ決スヘキヤ論理ヲ貫クトキハ無權代理人並ニ其相手方ハ本人ヲ法律關係ノ當事者ト爲スノ意欲ヲ以テ意思表示ヲ爲シタルモノナリ然ルニ本人カ追認セサルカ爲メニ其意欲ニ適スル效力ヲ發生セサルニ至リタルトキハ其意思表

示ハ全ク法律行爲上ノ效力ヲ有セサルモノト爲サ、ルヘカラス現行法ハ此論理ニ從フモノナリ故ニ無權代理人ト相手方トノ間ニ法律行爲上ノ關係ヲ生セス然ルニ自稱代理人カ其代理權ヲ證明スルコト能ハス且本人ノ追認ヲ得サルトキハ相手方ハ自稱代理人ノ行爲ニ因リ有效ナリト信シタル意思表示ヲ無効トセラル、モノニシテ不慮ニ其期望シタル結果ヲ得ル能ハサルコト、爲ルヘシ故ニ相手方ハ自稱代理人ニ對シテ其損害ニ對スル補償ヲ求ムルコトヲ得自稱代理人カ相手方ニ對シテ爲スヘキ補償ノ方法二アリーニ曰ク損害賠償ニ曰ク履行是ナリ而シテ相手方ハ此兩個ノ方法中其一ヲ撰擇シテ之ヲ請求スルコトヲ得ヘシ

相手方カ損害賠償ノ請求ヲ爲シ得ヘキ理由ハ明白ナリ自稱代理人ハ本人ニ對シテ效力ヲ生スヘキ法律行爲ノ當事者ト爲リタルモノナレハ相手方ニ對シテ本人ヲ法律關係ノ當事者ト爲スコトヲ擔保シタルモノト稱シテ可ナリ故ニ之ニ反スル結果ヲ生シタルトキハ當然之ヨリ相手方ニ生シタル損害ヲ賠償セサルヘカラス



無權代理人カ履行ノ責ニ任スルトハ其法律行為カ本人ニ對シテ效力ヲ生シタル場合ニ本人ノ義務ニ屬スヘキ事項ヲ履踐セシムルヲ云フ是レ無權代理人ヲ法律關係ノ當事者タルト同一ナル状態ニ置クモノナリ此場合ニ於テ法律行為カ有效ナルニ非サルモ恰モ其法律行為カ有效ナリシト同一ノ效果ヲ生セシムルモノナルヲ以テ相手方カ此請求權ヲ行使スルトキハ自己ノ負擔スヘキ反對給付ヲ爲スヘキハ言フ俟タサルナリ

無權代理人ハ法律行為ノ有效ナルカ爲メニ履行ヲ爲スヘキモノニ非ス無權代理人カ履行ノ請求ニ應スルハ一種ノ賠償方法ニ外ナラス元來賠償ハ金錢ヲ以テ爲ス損害賠償ノ方法ニ因ルヲ原則ト爲ス然レトモ金錢ヲ以テ爲ス損害賠償ニ依ルトキハ相手方ヲシテ其目的トシタル利益ヲ收メシムル能ハサル場合ナシトセス又賠償者ノ資力カ不十分ナルトキハ到底其目的ヲ達スル能ハサルノ結果ニ至ルヘシ故ニ相手方保護ノ必要上此賠償方法ヲ設ケタルモノト知ルヘシ

右二個ノ方法中何レニ依ルヘキヤハ相手方ノ選擇ニ依テ定マル而シテ相手方

カ一旦選擇シタル以上ハ法律關係確定セラル、ヲ以テ之ヲ變更スルコトヲ得サルヤ明ナリ

右ニ示シタル法律關係ヲ創成スルハ相手方ヲシテ不慮ノ損失ヲ免レシムルコトヲ目的ト爲ス故ニ相手方カ代理ナキコトヲ知リタルトキ又ハ之ヲ知ラサルコトニ付キ過失アルトキハ前上ノ法則ニ從フヘキモノニ非ス無權代理人カ無能力者ナルトキモ同一ノ結果ヲ生ス是レ無能力者ヲ保護スルノ精神ニ出テタルモノニシテ無能力者カ自ラ爲シタル意思表示ニ拘束セラレサルト同一ノ趣旨ヲ示シタルニ外ナラス(法定代理人ノ參與ニ因テ其能力ノ欠缺ヲ補充シタルトキハ之ヲ無責任ト爲スナリ得サルヤ明ナリ)相手方カ本人ノ追認又ハ拒絕ニ先シテ取消權ヲ行使シタルトキハ前ニ示シタル法律關係ヲ自稱代理人ト相手方ノ間ニ生スルコトナカルヘシ此場合ニ於テハ追認セラル、ヤ否ヤ未タ不明ナル時ニ於テ相手方ノ行為ニ因テ之ヲ追認スヘカラサルモノト爲シタルモノナリ故ニ其結果ヲ自稱代理人ノ責任ニ歸スルハ失當タルヲ免レサレハナリ

前ニ述ヘタル賠償ハ不法行為ニ因ル賠償ト混交スルコト勿レ若シ自稱代理人



カ相手方ニ對シテ代理權ノ存在ヲ信セシムル爲メ詐欺ヲ行ヒタル場合ニ於ケルカ如ク其責ニ歸スヘキ不法行爲アルトキハ相手方ハ之ヲ理由トシテ賠償ヲ求ムルコトヲ妨ケス而シテ詐欺ヲ理由トスルトキハ相手方ノ過失又ハ自稱代理人ノ法律行爲上ノ無能力ハ必スシモ賠償ノ責任ヲ除却スヘキモノト限ラサルナリ其説明ハ債權編ノ講義ニ讓ル

### 第四章 法律行爲ノ無効及取消

#### 緒論

一 意思表示カ法定要素(要件)ヲ缺如スル爲メ當事者ノ欲望シタル法律上ノ效力ヲ有セサルトキハ之ヲ稱シテ有效ナラサル法律行爲ト爲ス  
有效ナラサル法律行爲ハ之ヲ分テ無効ノ法律行爲及取消シ得ヘキ法律行爲ト爲ス無効ノ法律行爲トハ法定要素中成立要件ヲ具備セサルカ爲メニ成立セサルモノヲ謂フ取消シ得ヘキ法律行爲トハ法定要素中成立要件ヲ具備スルカ爲メ一旦成立スルモ他ノ有效條件ヲ缺如スルカ爲メ瑕疵ヲ帶フルモノニシテ特定人ノ攻撃ニ因リ成立當時ニ遡及シテ效力ヲ滅却セラレ、モノヲ謂フ無効ノ

行爲ハ絶對ニ效力ヲ發生セズ取消得ヘキ行爲ハ特定人ノ攻撃ニ因テ初メヨリ效力ヲ有セサルモノト爲ル前者ハ如何ナル事由アルモ有效ト爲ルコト能ハス後者ハ特定人ニ存スル攻撃ノ權能力消滅スルニ因テ有效ト爲ルコトヲ得ヘシ(攻撃ノ權能力消滅スルコト法定要件)學者或ハ譬フ人身ニ取り無効ノ行爲ヲ死體ニテ生シタル者ニ比シ取消得ヘキ行爲ヲ病ヲ有シテ生シタル者ニ比ス巧ニ區別ノ一面ヲ顯ハシタルモノトイフヘシ

二 法律行爲カ有效ナラサルハ意思表示カ表意者ノ目的トシタル效力法律行爲上ノ効力ヲ有セサルカ爲メナリ意思表示ヲ組成スル事實カ法律上他ノ効力ヲ發生スルト否トハ法律行爲ノ有效ナルヤ否ヤノ問題ト無關係ナリ例ヘハ法律行爲上ノ効力ヲ發生スル能ハサル意思表示ヲ組成スル事實カ不法行爲タリ又ハ不當利得ノ原由タルカ爲メニ債權ヲ發生スルモ其法律行爲トシテ無効ナルコトヲ妨ケス

三 法律行爲カ有效ナラサルハ法律カ一定ノ原因ニ依リ意思表示ノ效力ヲ否認スルニ因ルモノニシテ當事者ノ意思ニ依リ效力ノ發生ヲ停止シ又ハ之ヲ消滅



スル場合ヲ包含セス例ヘハ停止條件付法律行為ハ條件ノ成就セサル間ハ當事者ノ欲望シタル效力ヲ發生セサルモ其效力ヲ發生セサルハ當事者ノ意思ニ從フモノナリ故ニ之ヲ有效ナラサル法律行為ト稱スルコトヲ得ス

四 法律行為カ有效ナラサルトハ意思表示ノ成立當時ニ於テ存在スル一定ノ原因ニ依リ其時ヨリ全ク效力ヲ發生セス又ハ其時ニ遡テ效力ヲ滅却セラル、ヲ謂フ事後ノ事實ニ因リ將來ニ向テ一旦發生シタル效力ヲ消滅スルハ法律行為ノ有效ナルコトヲ妨クルモノニ非ス例ヘハ法律行為ニ因リ生シタル債務關係カ履行ノ不能ニ因リ消滅スルモ其法律行為ハ有效ナリ

五 有效ナラサル法律行為ハ意思表示ノ成立當時ニ於テ法定要素ヲ缺如スルカ爲メニ效力ヲ有セサルモノニシテ爾後法定要件ノ補充ニ因テ有效ト爲ルコト能ハサルモノナリ(取消權ノ拋棄ハ法定要件ノ補充ニ非ス)故ニ法律カ效力發生ノ前提ト爲シタル事實カ未タ到來セサルカ爲メニ效力ヲ停止セラル、モノト異ナレリ後ノ場合ニ於テハ法律カ效力發生ノ前提ト爲シタル事實カ到來セサル爲メ意思表示カ有效ト爲ルヤ否ヤ不確定ノ狀態ニアリ若シ其事實カ發生セハ意思表示ハ有效

ナル法律行為ト爲リ其事實ノ發生セサルコトカ明確ト爲ルトキハ其法律行為ハ有效ナラサルモノト爲ル此ノ如ク運命ノ未タ確定セサル法律行為ト初ヨリ有效ナラサル法律行為トノ間ニハ明白ナル區別アリ之ヲ混交スルトキハ大ナル誤謬ニ陷ルヘシ例ヘハ本人ノ追認ナキ間ニ於ケル無權代理ハ有效ナラサル法律行為ニ非ス

六 有效ナラサル法律行為ハ總テノ方面ニ於テ全ク效力ヲ有スル能ハサルモノナリ意思表示カ法律ニ依リ其效力ヲ發生スヘキ方面ヲ制限セラル、モ其有效ナルコトヲ妨ケサルナリ即法律カ特定ノ行為ヲ以テ或ル人ニ對シテノミ效力ヲ有スルモノト爲シ他ノ人ニ對シテ效力ヲ有セサルモノト爲スモ當事者ノ欲望シタル效力ニ制限ヲ加フルニ過キサルモノニシテ敢テ其行為ノ有效ナルコトヲ妨クルモノニ非ス此ノ場合ヲ稱シテ相對無効ト爲スハ當ヲ得ス

### 第一節 無効ノ法律行為

一 無効ノ法律行為ハ成立要件ヲ缺如スルカ爲メニ絶對ニ當事者ノ欲望シタル效力ヲ發生スル能ハス無効ノ法律行為ヲ形成スル意思表示ハ他ノ法律事實ト



シテ存在スルコトヲ得ルモ法律行為上ノ效力ヲ發生スル事實トシテハ存在スルコトヲ得ス換言セハ法律行為トシテ成立スルヲ得サルモノナリ即行為ノ無効トイフモ行為ノ不成立トイフモ同一ニ歸ス

無効ノ法律行為ヲ組成スル事實ハ他ノ法律事實トシテ效果ヲ生スルコトアリ例ヘハ一種ノ不法行為ト爲リ損害賠償ノ義務ヲ生スルカ如シ或ハ曰ク無効ノ法律行為カ損害賠償ノ義務ヲ生スルコトヲ得ヘシトセハ全ク法律上ノ效力ヲ缺如スル行為ニ非スト法律行為上ノ效力ヲ有セル表白行為カ損害賠償ノ義務ヲ發生スルハ他ノ法律事實トシテ存在スルカ爲メナリ無効ノ法律行為タルカ爲メニ非ス無効ノ行為カ損害賠償ノ義務ヲ發生ストイフハ正確ナラス論者ノ言無意味ニアラサルモ誤解ヲ招クノ虞アリ故ニ一言ス徒ニ語ノ争ヲ爲スニハ非サルナリ

無効ノ法律行為ハソレ自身效力ヲ有セサルモ他ノ法律事實ヲ發生スルノ原因ト爲リ間接ニ法律状態ヲ變更スルコトアリ例ヘハ無効ノ法律行為ニ因リ占有ヲ移シ占有ノ效力ニ因リ權利ノ得喪ヲ致スカ如シ

二 意思表示ノ無効ナルハ一般ノ成立要素又ハ特別ノ成立要素ヲ缺如スルニ因ル一般ノ成立要素ヲ缺如スルトキハ如何ナル場合ニ於テモ無効ナリ特別ノ成立要素ヲ缺如スルトキハ之ヲ要件ト爲ストコロノ特種ノ法律行為トシテ無効タルヤ明白ナリ此ノ場合ニ於テ實現シタル事實カ他ノ法律行為ノ要件ニ適合セサルトキ他ノ法律行為トシテモ成立スルコトヲ得サルヤ言フ俟タス他ノ法律行為ノ要件ニ適合スルモ同一ノ結論ヲ爲サ、ルヘカラス何トナレハ此ノ如キ場合ニ於テ他ノ法律行為ニ連結セラレヘキ效力ハ當事者ノ欲望シタル效力ト異ナルヲ以テ當事者ノ爲シタル意思表示ハ外觀ニ於テ他ノ法律行為ト一致スルニ過キサハレナリ此原則ノ應用ヲ制限スルモノハ獨逸民法ニ採用セラレタル法律行為ノ轉換ニ關スル規定ナリ法律行為ノ轉換トハ當事者カ甲法律行為トシテ無効ナル意思表示ヲ爲シタル場合ニ於テ之ヲ形成スル事實カ乙法律行為ノ要件ニ該當シ當事者カ其甲法律行為トシテ無効ナルコトヲ知リタランニハ乙法律行為ヲ成立セシムルニトヲ欲シタルナラント認メ得ヘキトキハ其意思表示ニ因リ乙法律行為ヲ成立セシムヘキモノト爲スヲ謂フ



無効ノ原因ハ意思表示ヲ爲ス當時ニ於テ存スルコトアリ意思表示ヲ爲シタル以後ニ發生スルコトアリ前ノ場合ニ於テハ法律行爲ヲ成立セシムルノ餘地ヲ存セス後ノ場合ニ於テハ其成立ヲ害スルコトアリ又之ヲ害セサルコトアリ若シ意思表示カ一旦効力ヲ生シタル後無効原因カ發生スルトキハ履行不能ヲ理由トシテ法律關係ヲ消滅シ又ハ目的ノ代位ヲ生スルコトアルヘキモ決シテ法律行爲ヲ無効ナラシムルコトヲ得ス例ヘハ賣買契約ノ成立シタル後其目的物カ不融通物ト爲リタルトキノ如シ反之意思表示カ他ノ法律事實ト相俟テ効力ヲ生スヘキ場合ニ於テ未タ他ノ法律事實ノ發生セサル前無効ノ原因到來スルトキハ之ニ因テ法律行爲ヲ無効ナラシムル場合ト否サル場合トアリ即チ意思能力行爲能力ハ當事者ノ意思ヲ表示スルトキ存在スレハ可ナリ後ニ至リ之ヲ消滅スルモ法律行爲ヲ無効ナラシムルモノニ非ス然レトモ權利能力竝ニ目的ニ關スル要件ハ意思表示カ効力ヲ發生スルトキマテ存續スルコトヲ必要トス故ニ其前ニ之ヲ消滅スルトキハ法律行爲ヲ無効ナラシムルモノトス學者カ稱シテ事後ノ無効ト云フハ此場合ニ該當ス

無効ノ原因ハ全部ノ意思表示ニ關セスシテ其一部ニ關シテノミ存在スルコトアリ無効ノ原因カ一部ノ意思表示ニ關スルトキ全部ノ法律行爲ヲ無効ト爲スヘキハ其一部ノミヲ無効ト爲スヘキヤ若シ合理的ニ觀察シテ當事者ノ意思カ其効力ヲ有スル能ハサル部分カ有效ナラサレハ法律行爲ヲ成立セシメサルニ在リト云フヲ得ヘキトキハ全部ヲ無効ト爲ス若シ其一部カ効力ヲ有セサルモ法律行爲ヲ成立セシムルニ在リト云フヲ得ヘキトキハ全部ノ法律行爲ヲ無効トセスシテ其一部ノミニ効力ヲ與ヘサルヲ相當トス

三 無効ノ法律行爲ハ始ヨリ全ク効力ヲ有セサルモノニシテ爾後ニ發生シタル事實ニ因テ効力ヲ失フモノニ非ス故ニ無効ノ法律行爲ニ對シテハ其拘束力ヲ阻却スヘキ行爲ヲ爲スノ必要ナク又之ヲ爲スノ餘地ヲ存セサルモノナリ即チ無効ノ法律行爲ヲ取消スト云フコトハ論理上アリ得ヘカラサルコトナリ人カ裁判所ノ内外ニ於テ無効ヲ主張スルハ事實ヲ述フルニ過キス之ニ因テ始メテ法律行爲ノ効力ヲ滅却スルモノト爲ス勿レ所謂無効確認ノ訴訟モ亦同様ニシテ法律行爲ノ無効ナルコトニ付キ争アルトキ其無効ナルコトヲ認定セシムル



六〇六  
コトヲ目的ト爲シ現ニ存在スル法律行爲ノ效力ヲ滅却スルコトヲ目的トスルモノニ非ス

四 無効ノ法律行爲ハ絶對ニ效力ヲ發生スル能ハサルモノニシテ事後ノ事實ニ因テ有效ト爲ルヘキモノニ非ス

無効ノ行爲ニ對シテハ法定要素ヲ追完スルノ餘地ヲ存セス即チ當初成立要素ヲ具足セサル爲メ無効ナルモノハ事後之ヲ具足スルニ因テ有效ト爲ルコトヲ得ス換言セハ當初無効ノ原因ヲ存スル行爲ハ其原因ノ消滅ニ因テ效力ヲ發生スヘキモノニ非ス無權代理ノ如キ效力ヲ發生スルヤ否ヤ不明ノ状態ニアル行爲カ無効ノ行爲ト異ナルハ此理由ニ基ク

無効ノ行爲ニ對シテハ追認ノ餘地ヲ存セス追認ハ取消權ノ拋棄ニ因テ法律行爲ヲ有效ナラシムルモノナリ然ルニ無効ノ行爲ハ取消ニ因テ始メテ效力ヲ失フモノニ非サレハ之ニ對シテ取消權ヲ拋棄スルノ意思ヲ表示スルモ何等ノ效果ヲ生スヘキモノニ非サルヤ明白ナリ(第百十九條前段)然ラハ無効ノ法律行爲ニ對シテ爲シタル追認ノ意思表示ハ法律上全ク效果ヲ生スヘキモノニ非ザルヤ蓋

シ追認ナル言辭ヲ文字通りニ解セハ無効ノ行爲ヲ追認スルトイフコトハ無意味ナリ然レトモ法律ハ言辭ニ拘泥セスシテ一般ノ意思ニ從ヒ之ニ一ノ重要ナル意義ヲ附ス即第百十九條後段ニ從ヘハ當事者カ行爲ノ無効ナルコトヲ知りテ追認ヲ爲シタルトキハ新ナル行爲ヲ爲シタルモノト看做ス換言セハ追認ノ意思表示ハ無効ノ行爲ト同一ノ内容ヲ有スル行爲ヲ成立セシムルモノト爲ス追認ノ意思表示ニ因テ新ナル法律行爲ヲ成立セシムル爲メニ其意思表示カ法定ノ成立要件ヲ具備セサルヘカラサルヤ勿論ナリ故ニ目的ノ不能不確定又ハ違法ナルカ爲メニ無効ナル行爲ニ對シテ追認ヲ爲スモ新ナル法律行爲ヲ成立セシムルコトヲ得ス何トナレハ之ニ因テ生スヘキ新ナル行爲ハ追認セラレタル行爲ト同一ノ瑕瑾ヲ帶フルモノナレハナリ行爲カ意思能力ノ欠缺法律行爲の意思ノ欠缺若クハ方式ノ欠缺ニ因テ無効ナル場合ニ於テハ此ノ如キ瑕瑾ヲ帶ヒサル意思表示ニ依テ之ヲ追認スルトキハ新ナル法律行爲ヲ成立セシムルコトヲ得然レトモ追認ノ意思表示カ同一ノ欠缺ヲ有スルトキハ重ネテ無効ナル行爲ト爲ルニ過キス其他追認スヘキ行爲カ契約ナルトキハ之ニ對スル追認



行爲ハ契約ノ要素ヲ具備スルコトヲ要ス一方的行爲ニ因テ契約ヲ追認スルモ之ヲ新ナル契約ト見ル能ハサルヤ明白ナリ

無効ノ行爲ハ時効ニ因テ有効ト爲ルヘキモノニ非ス取消シ得ヘキ行爲ハ取消ノ權能カ時効ニ因リ消滅スルカ故ニ當然ノ結果トシテ時効ニ因リ有効ト爲ルコトヲ得ヘシ是レ二者ノ間ニ存スル重要ナル差異ナリ無効ノ行爲カ時効ニ因リ效力ヲ發生セサルカ故ニ無効ノ行爲ニ因テ間接ニ生シタル法律狀態カ時効ニ因テ法律的效果ヲ發生セサルモノト速斷スル勿レ

五 行爲ノ無効ハ絶對的ナリ或人ノ爲メニノミ又ハ或人ニ對シテノミ效力ヲ生セストイフコトヲ得ヘキモノハ無効ノ行爲ニ非ス故ニ無効ハ何人モ之ヲ主張スルヲ得何人ニ對シテモ之ヲ主張シ得ルヲ原則トス然ルニ此原則ニ對シテハ例外アリ法律ハ時トシテ特定人ヲシテ無効ヲ主張スルコトヲ得サラシメ又特定ノ人ニ無効ヲ對抗スルコトヲ得サラシムルコトアリ例之錯誤ニ付キ重大ナル過失アル表意者ハ自ラ意思表示ノ無効ヲ主張スルコトヲ得ス虛偽ノ意思表示ノ無効ハ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルカ如シ此等ノ場合ニ於テ或

人カ無効ヲ主張シ又ハ或人ニ對シテ無効ヲ對抗スルヲ得ザルハ行爲カ或人ニ對シ又ハ或人ノ爲メニ效力ヲ有スルカ爲メニ非スシテ行爲ノ無効ナルヨリ生スヘキ不當ノ結果ヲ防遏スルノ趣旨ヲ以テ特ニ當事者ノ權能ニ制限ヲ加ヘタルニ過キス故ニ之カ爲メニ無効ノ絶對ナルコトヲ妨クルコトナシ或ハ無効ノ主張又ハ對抗ヲ制限セサル場合ト之ヲ制限スル場合トヲ區別スル爲メ前ノ場合ヲ絶對無効ト稱シ後ノ場合ヲ相對無効ト稱スル者アリ無効ハ常ニ絶對ナリトイフコト是ナリトセハ此語ノ妥當ナラサルヤ明ナリ(絶對無効及相對無効ニ對シテハ區別スル用例ノ不當ナルコトハ前ニイヘリ)

無効ヲ主張シ得ヘキ時ニ付テモ制限ナシ無効ヲ主張スルノ權能ハ取消權能ノ如ク時効ニ因テ消滅スルモノニ非サレハナリ

法律行爲ノ無効ナリヤ否ヤハ或事實ヲ前提トシテ決スヘキ法律問題ナリ此問題ハ裁判所ノ職權ヲ以テ審査スヘキモノナレハ當事者カ別ニ無効ヲ援用セサルモ之ニ依リ裁判スルコトヲ得ヘキヤ言フ俟タス

### 第二節 取消シ得ヘキ行爲



### 第一款 取消シ得ヘキ行為ノ性質

一 法律行為カ法定要素ヲ缺如スルモ其欠缺カ成立要件ニ關セサルトキハ無効ニ非ス然レトモ其效力ハ完全ナルモノニ非ス即特定ノ人ハ其欠缺ヲ理由トシテ一旦發生シタル效力ヲ消滅スルノ權能ヲ有シ其權能カ行使セラル、トキハ成立當時ニ遡及シテ其效力ヲ消滅シ此ノ如ク瑕疵ヲ帶ヒテ成立スル法律行為ヲ取消シ得ヘキ行為ト稱シ特定ノ人カ其瑕疵ヲ理由トシテ法律行為ノ效力ヲ遡及シテ滅却シ得ヘキ權能ヲ取消權ト稱シ其權能ノ行使ニ因テ法律行為ノ效力ヲ滅却スルヲ取消ト稱ス

右ノ如ク取消シ得ヘキ行為ハ一旦瑕疵ヲ帶フルニ拘ハラズ一旦成立スルモノナリ其效力ヲ失フハ特定ノ人カ取消權ヲ行使スルニ由ル取消權ヲ行使セサル間ハ法律行為ハ瑕疵ヲ帶ヒツ、存續ス而シテ若シ取消權カ行使セラレスシテ消滅スルトキハ效力ヲ滅却スルノ原因ナキニ至ルヲ以テ有效ナル法律行為ト爲ルヘキモノナリ

取消シ得ヘキ法律行為カ有效ナラサルハ意思表示ノ當時ニ在テ法定要素ヲ缺

如スルニ因ル此點ニ於テ取消シ得ヘキ行為ハ無効ノ行為ト異ナルコトナシ二者相異ナル點ハ無効ノ行為ニ在テハ其缺如カ何等ノ行為ヲ要セスシテ當然效力ノ發生ヲ阻却シ取消シ得ヘキ法律行為ニ在テハ之ニ因テ其效力ヲ阻却スル爲メ取消行為ヲ必要ト爲スニアリ

二 取消シ得ヘキ法律行為ハ其成立當時ニ於テ決定要素ヲ具足セサルカ爲メニ效力ヲ滅セラル、モノニシテ之ヲ追完スルニ因テ有效ト爲ルヘキモノニ非ス所謂取消權ノ消滅ニ因テ之ヲ有效ナラシムルハ法定要素ノ補充ニ因テ之ヲ有效ナラシムルモノニ非ス(追認ニ關スル講義ヲ參照スヘシ)

三 詐害行為ノ廢罷ハ一般ノ取消ト其性質ヲ異ニス之ニ關スル説明ハ債權編ノ講義ニ讓ル

### 第二款 取消權

一 取消權ハ瑕疵ヲ帶ヒテ成立シタル法律行為ノ效力ヲ其成立ノ當時ニ遡テ消滅スルノ權能ニシテ法律カ一定ノ原因ニ基キ一定ノ人ニ附與シ一定ノ方法ニ隨テ行使スヘキモノナリ



二、取消原因ト爲ルヘキ瑕疵ハ一般ノ法律行爲ニ共通スル一般要素ノ欠缺ナルコトアリ又特定ノ法律行爲ニ付テ定メタル特別要素ノ欠缺ナルコトアリ一般ノ法律行爲ニ共通スル取消原因ハ第一章ノ講義ニ於テ説述シタルカ如ク當事者ノ無能力並ニ詐欺及強迫ナリ其特別原因ハ各種ノ法律行爲ニ付テ規定セラレ、モノニシテ其種類極メテ多シ例ヘハ婚姻又ハ養子縁組ノ取消原因トシテ第七百八十條第七百八十三條第八百五十三條乃至第八百五十七條ニ列記セラレタル事項ノ如シ

三、取消ノ權能ヲ有スル者ハ法律ヲ以テ之ヲ限定ス即取消權ノ行使ハ無効ノ主張ト異ナリ一切ノ利害關係人ニ許容セラル、モノニ非ス主タル關係人カ取消ヲ欲セサルニ他ノ關係人ヲシテ取消サシムルカ如キハ目的思想ト牴觸スルヲ以テナリ

一般ノ法律行爲ニ共通スル取消ノ權能ヲ行使シ得ヘキ者左ノ如シ(第一百二十條)

甲 無能力者又ハ瑕疵アル意思表示ヲ爲シタル者

無能力者カ自ラ爲シ又ハ法定代理人ノ同意ナクシテ爲シタル行爲ハ無能力

者ニ於テ之ヲ取消スコトヲ得又詐欺若クハ強迫ニ因ル意思表示ハ表意者ニ於テ之ヲ取消スコトヲ得何レノ場合ニ於テモ相手方其他ノ關係人ハ取消ノ權能ヲ有セス

乙 代理人

無能力者又ハ瑕疵アル意思表示ヲ爲シタル者ノ代理人ハ其法定代理人タルト任意代理人タルトヲ問ハス取消行爲ヲ爲スニ付キ代理權ヲ有スルモノナリ故ニ本人ノ爲メニ取消ノ意思表示ヲ爲ストキハ當然本人ノ爲メニ效力ヲ生スルナリ代理人カ取消行爲ヲ爲スハ自己ノ有スル固有ノ權能ヲ行使スルニ非ス本人ノ爲メニ代理行爲ヲ爲スニ過キス故ニ本人ニ屬スル取消ノ權能カ消滅スルトキハ代理人ニ於テ取消行爲ヲ爲スコト能ハサルヤ明ナリ蓋取消ハ其性質上代理ヲ許サ、ル行爲ニ非ス故ニ代理人カ本人ニ代テ之ヲ行使シ得ヘキコトハ當然ノ筋合ニシテ特ニ明文ヲ掲クルノ必要ナキカ如シ然レトモ列記法ニ依リ取消權者ヲ限定シタルカ爲メニ反對ノ解釋ヲ爲ストキハ大ナル誤謬ヲ招クノ虞アリ仍テ特ニ之ヲ法文ニ掲ケタルモノナリト思考ス



代理人ノ爲シタル瑕疵アル意思表示ハ本人ニ於テ之ヲ取消スコトヲ得ルヤ代理行爲ハ本人ノ行爲ニ非ス故ニ本人カ表意者タルコトヲ理由トシテ之ヲ取消スコトヲ得サルヤ明ナリ然レトモ代理行爲ノ結果ハ直接ニ本人ニ及フモノナリ取消權ヲ行使スルコトヲ得セシムルハ法律行爲ニ因テ生スヘキ拘束ヲ免レシムルコトヲ目的ト爲ス即之ニ因テ拘束ヲ受クヘキ本人ハ法律關係ノ當事者タル事由ヨリシテ取消ニ關シテハ表意者ト同一ノ地位ニ在ルモノト思考ス

丙 承繼人

無能力者又ハ瑕疵アル意思表示ヲ爲シタル者カ取消シ得ヘキ行爲ニ因テ取得シ又ハ負擔シタル權利義務ヲ承繼シタル者ハ當然承繼ニ因テ取消ノ權能ヲ取得ス承繼人中一般ノ承繼人及特定承繼人アルハ前ニ説明セリ第二百二十條ニ所謂承繼人ハ兩者ヲ包含ス  
承繼人ハ素ヨリ承繼以前ニ於テ取消權ノ消滅シタル場合ニ於テハ取消ノ權能ヲ有スルコト能ハサルヘシ然ルニ第二百二十五條ニ從ヘハ取消シ得ヘキ行

爲ニ因リ取得シタル權利ノ全部又ハ一部ヲ讓渡シタルトキハ異議ヲ留メタル場合ノ外間接ニ追認ノ意思表示ヲ爲シタルモノト定メラル、ヲ以テ特定承繼人ハ多クノ場合ニ於テ取消權ヲ有スル能ハサルノ結果ヲ生スヘシ  
債權者ハ佛蘭西民法ニ於テハ一般承繼人ナルモ我民法ニ於テハ承繼人ニ非ス故ニ承繼人タル理由ニ依リ取消權ヲ行使スルコトヲ得ス但第四百二十三條ニ依リ自己ノ債權ヲ保全スル爲メ債務者ニ屬スル取消權ヲ行使スルヲ得ルハ格別ナリトス  
保證人ハ主タル債務者ニ代テ債務ヲ履行スヘキモノナリ故ニ取消ニ關シテハ之ヲ承繼人ト同一ノ地位ニ置キタルモノト思考ス其説明ハ債權編ノ講義ニ讓ル

丁 夫

妻ハ夫ノ許可ナクシテ特定ノ行爲ヲ爲スコトヲ得ス若シ之ヲ爲シタルトキハ無能力者タルコトヲ理由トシテ自ラ其行爲ヲ取消スコトヲ得ヘキヤ明ナリ而シテ夫ハ妻ノ代理人ニ非サルモ夫權ノ行使トシテ妻ノ行爲ヲ許否スル



ヲ得ヘキ以上ハ同一ノ趣旨ニ基キ其許可ヲ得スシテ爲シタル行爲ヲ取消シ得ヘキハ當然ナリトス

夫ノ取消權ハ其法定代理人又ハ委任代理人ニ於テ之ニ代テ行使スルヲ得ヘシ是レ一般ノ原則ノ適用ナリ若シ之ヲ禁セントセハ反對ノ明文アルコトヲ要ス夫權ハ承繼ヲ許サス故ニ之ニ基ク取消權ニ付テハ承繼人ニ依テ行使セラル、場合ナシ

一般ノ取消原因ニ基キ取消ノ權能ヲ有スル者ハ以上列記シタル者ニ限ル特ニ注意スヘキハ準禁治產者ノ保佐人並ニ無能者及瑕疵アル意思表示ヲ爲シタル者ノ相手方カ取消權ヲ有セサルコトナリ

特別ノ取消原因ニ基キ取消ノ權能ヲ有スル者ハ各種ノ法律行爲ニ就テ之ヲ示スヲ相當トスルヲ以テ茲ニ説明ヲ與ヘス

四、取消權ヲ行使スル方法ニ關シテハ取消權者カ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ必要トスル立法例ト取消權者カ取消ノ意思表示ヲ爲スニ依リ效力ヲ生スヘキモノト爲ス立法例アリ現行民法ハ後ノ例ニ從フ

民法ノ規定スル所ニ從ヘハ取消ハ取消權者ノ一方的意思表示ナリ此意思表示ハ特定ノ相手方アル場合ニ於テハ相手方ニ對シテ爲スコトヲ要ス(第一百三條)相手方ナキ行爲ヲ取消ス場合ニ付テハ別ニ明文ナシ故ニ如何ナル方法ヲ以テ之ヲ爲スモ可ナリ獨逸民法ニ於テハ相手方ナキ行爲ノ取消ハ其行爲ニ因テ直接ニ利益ヲ受クヘキ各人ニ對スル意思表示ニ依リテ之ヲ爲スヘキモノト規定ス我民法ニハ此ノ如キ條文ヲ設ケサリシヲ以テ意思表示ノ方法ヲ制限セサルモノト解スルヲ至當トス

取消ノ意思表示ハ訴訟外ニ於テ之ヲ爲スコトヲ要セス訴訟ニ於テ相手方ノ請求ヲ斥クル爲メ一ノ抗辯トシテ之ヲ爲スモ其有效ナルコトヲ妨ケス

詐害行爲ノ廢罷ハ裁判所ニ請求スルニ因テ之ヲ爲ス其他婚姻養子縁組ニ付テモ裁判所ニ請求スルコトヲ以テ取消ノ要件ト爲ス又廣告ノ取消ニ付テモ特別ノ方法ヲ定メテ之ニ準據スルアラシム此等ノ事項ニ付説明ヲ與フルハ各論ノ領域ニ屬ス

### 第三款 取消ノ效果



取消ハ成立ノ時ニ遡及シテ法律行為ノ效力ヲ消滅ス即取消カ效力ヲ生スルトキハ法律行為カ始メヨリ無効ナリシト同一ノ效果ヲ生スルモノナリ抑取消シ得ヘキ行為ハ無効ノ行為ト同シク意思表示ノ成立シタル當時既ニ法定要素ヲ缺カスルカ爲メニ有効ナラサルモノナリ其無効ノ行為ト異ナルハ其效力ヲ失ハシムル爲メニ取消ナル手續ヲ要スルノ點ニ於テ存ス故ニ取消カ效力ヲ生スレハ無効ノ行為ト同一ナルヘキヤ言フ俟タス既ニ無効ノ行為ト同一ナルヘキモノトスレハ取消カ遡及效ヲ有スルハ當然ニシテ怪ムニ足ラス(第一百二十九條前段)婚姻其他特種ノ法律行為ノ取消ハ遡及效ヲ有セス是レ寧ロ特別ノ事由ニ基ク變例ナリ

法律ハ時トシテ意思表示ノ撤回ヲ許スコトアリ撤回ハ將來ニ向テノミ效力ヲ有シ遡及效ヲ有セス撤回ハ現行法ニ於テ取消ト稱セラル、モ本節ノ取消ト全ク其性質ヲ異ニス

取消權カ有效ニ行使セラル、トキハ始メヨリ全ク法律行為ナカリシト同一ノ結果ヲ生スルモノナレハ其法律行為ニ依リ一旦發生シタル法律狀態消滅シ一切ノ

關係ハ當然原狀ニ回復セラルヘキ筋合ナリ

取消ノ效力ハ相對的ニ非スシテ絕對的ナリ即取消當事者間ニノミ效力ヲ生スルニ非スシテ一切ノ第三者ニ對シテモ效力ヲ生ス詐欺ニ因ル意思表示ノ取消ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルヲ得サルハ權能ニ制限ヲ付シタルニ過キサレナリ取消カ效力ヲ生スルトキハ取消シ得ヘキ行為ニ因リ利益ヲ受ケタル者ハ無効ノ行為ニ因リ利益ヲ受ケタルト同一ノ狀態ニ在ルモノニシテ之ヲ返還セサルヘカラス民法第七百三條ニ依レハ法律上ノ原因ナクシテ他人ノ財產又ハ勞務ニ因リ利益ヲ受ケ之カ爲メニ他人ニ損失ヲ及ホシタル者ハ其利益ノ存スル限度ニ於テ之ヲ返還スル義務ヲ負フ是即不當利得ニ因テ生スル債務關係ヲ明ニシタルモノナリ法律行為カ有效ニ取消サレタル場合ニ於テ之ニ因テ直接間接ニ利益ヲ受ケタル者ハ之ヲ受クルニ付キ法律上ノ原因ヲ缺カスルモノナリ故ニ少ナクトモ不當利得ノ原則ニ從ヒ利益ノ存スル限度ニ於テ返還ノ義務ヲ負フヘキハ當然ナリ然ラハ返還義務ハ不當利得ノ原則ニ依リ定マルヘキ範圍ニ限定セラル、モノト見テ可ナルヤ予以爲然ラス第二百一十一條ニ依リ取消ノ效力ヲ生シタル場合ニ於



テハ一切ノ關係ヲ舊狀ニ復スヘキモノナレハ取消サレタル法律行為ニ基キテ得  
 タル一切ノ利益ハ之ヲ返還スヘキモノト思考ス  
 但欺詐ニ因ル取消ノ場合ニハ此點ニ關シテ第三者ニ及ホスヘキ效力ヲ事實上大  
 ニ制限ヲ受クルハ明白ナリ  
 取消ハ法律行為上ノ效力ヲ消滅スルヲ目的トスルモノナレハ此理由ニ基キテノ  
 ミ復舊ノ效果ヲ有ス故ニ取消サレタル法律行為ニ因リ他ノ法律狀態ヲ發生シ之  
 ニ因テ法律的效果カ完成スルトキハ其效果ヲ廢滅スルコトヲ得ス例ヘハ占有ノ  
 效力ハ法律行為ノ取消ニ因リ動カサルルコトナカルヘシ  
 右ノ原則ニ對シテハ例外アリ無能力者ハ取消サレタル行為ニ因リ現ニ利益ヲ受  
 クル限度ニ於テ償還ノ義務ヲ負フ即現實ニ其利益ニ歸シタル部分ノミヲ返還ス  
 ヘキモノニシテ其無益ニ費消シタルモノニ付テハ之ヲ償却スルノ義務ヲ生スル  
 コトナシ即無能力者ノ義務ハ失踪宣告ニ依リテ財產ヲ得タル者カ其取消サレタ  
 ル場合ニ負擔スル義務ニ同シク一般ノ不當利得ニ因テ生スルモノニ比スルモ其  
 範圍一層狹隘ナリ是レ無能力者ヲ保護スルノ趣旨ヲ貫カンカ爲メニ設ケタル例

外規定ナリ

### 第四款 取消權ノ消滅

取消權カ消滅スルトキハ法律行為ヲ無効ナラシムルノ原由ヲ缺如スルニ至ルヲ  
 以テ之ヲ有效ナラシム  
 取消權ノ消滅原因ハ之ヲ追認及時效ト爲ス

#### 第一項 追認

第一 追認ノ性質

追認ハ取消權ヲ拋棄スルニ因テ法律行為ヲ有效ナラシムルノ一方的意思表示  
 ナリ

取消シ得ヘキ行為ノ追認ハ無効行為ノ追認ト異レリ無効行為ノ追認ハ新ナル  
 行為ニシテ本ノ行為ヲ有效ナラシムルモノニ非ス取消得ヘキ行為ノ追認ハ新  
 ナル法律行為ヲ成立セシムルニ非スシテ本ノ行為ノ效力ヲ完全ナラシムルモ  
 ノナリ

取消得ヘキ行為ノ追認ハ事後ニ法定要素ヲ追完スルコトト混交スヘカラス即



通常意思表示ノ當時ニ於テ存在スヘキ要件カ其時存在セサル爲ニ法律行為カ有效ナルヤ否ヤ不明ノ状態ニアル場合ニ於テ後ニ之ヲ補充スルニ因リテ之ヲ有效ト爲スハ追認ニ非ス之ニ屬スル場合ニシテ最モ追認ト混同シ易キモノハ  
 第三者ノ承認ヲ必要トスル法律行為カ意思表示ノ當時ニ於テ之ヲ缺如シ後ニ至リ之ヲ補足スルニ因テ之ヲ有效ト爲ス場合ナリ所謂承認ハ法定要素ノ補充ナリ取消權ヲ拋棄ニ非サルナリ故ニ追認ト追認トハ全ク其性質ヲ異ニス然ルニ我民法ニ無權代理ノ承認ニ追認ナル名稱ヲ下セリ是レ取消ト全ク性質ヲ異ニスル撤回ニ取消ノ名稱ヲ付スルト同一筆法ナリ名稱ノ同一ナルカ爲メニ之ヲ混交セサルコトヲ要ス

第二 追認シ得ヘキ人

追認ハ取消權ノ拋棄ナルヲ以テ取消權ヲ有スル者ニ非サレハ之ヲ爲スコトヲ得ス

第三 追認ノ前提

追認ハ取消權者ニ於テ取消ノ原因ヲ知リテ之ヲ爲スコトヲ要件トス取消ノ原

因ヲ知ラスシテ之ヲ拋棄スルコトハアリ得ヘカラサルコトナレハナリ

追認ハ取消ノ原因タル情况ノ止ミタル後ニ於テ之ヲ爲スコトヲ要ス(第四百二十

項)故ニ無能力者ハ其能力ヲ取得シ又ハ回復シタル後ニ非サレハ追認ヲ爲スヲ

得ス(未成年者ハ成年ト爲リタル後婚姻關係ノ消滅シタル後)又詐欺ニ因リ意思表

示ヲ爲シタル者ハ錯誤ヲ發見シタル後強迫ニ因リ意思表示ヲ爲シタル者ハ畏

怖ノ念ノ止ミタル後ニ於テ爲スニ非サレハ追認ノ效力ヲ生セシムルコトヲ得

ス禁治產者ニ付テハ法律ハ單ニ能力ヲ回復シタルコトヲ以テ足レリトセス其

能力ヲ回復シタル後其行為ヲ了知スルニ非サレハ追認ヲ爲スコトヲ得サルモ

ノト爲ス(第四百二十四條)此法條ハ蓋費文ナリ行為ヲ知ラスシテ追認スルコトハ事

實上アリ得ヘカラサルコトナレハナリ

無能力者カ能力ヲ取得シ又ハ回復セサル以前ニ於テ法定代理人保佐人又ハ夫

ノ同意又ハ許可ヲ得テ追認ヲ爲スコトヲ得ルヤ立法論トシテ積極ニ規定スル

ヲ可ト爲ス然レトモ我民法ノ解釋トシテハ消極ニ答ヘサルヘカラス何トナレ

ハ無能力者カ能力者ト爲ラサル前ニ爲シタル追認ハ無効ナリ追認カ無効ナル



以上ノ同意又ハ許可ニ因テ之ヲ有效ナラシムルコトヲ得サレハナリ  
百二十四條第一項及第二項ノ規定ハ法定代理人又ハ夫カ追認ヲ爲ス場合ニ之  
ヲ適用セス法定代理人又ハ夫ハ法律ノ規定ニ因テ取消ノ權能ヲ有スルモノニ  
シテ本人ノ授權ニ因テ之ヲ有スルモノニ非ス故ニ無能力ノ狀態カ繼續スル間  
ニ於テ之ヲ行使スルヲ得ヘキヤ勿論ナリ又實際ニ於テ此等ノ者カ取得行爲ヲ  
爲スノ必要ハ此時期ニ於テノミ存在スルモノナリ

第四 追認ノ效果

追認ノ效果ハ取消權ヲ消滅セシムルニ因テ法律行爲ヲ有效ナラシムルニ在リ  
元來取消シ得ヘキ法律行爲ハ成立要件ヲ缺如スルモノニ非スシテ取消行爲ア  
ルニ因テ始メテ無効ト爲ルヘキモノナリ而シテ取消權カ消滅セハ最早之ヲ無  
效ナラシムルノ事由ナキニ至ルヲ以テ其法律行爲カ有效ト爲ルヤ明ナリ  
追認ハ遡及效ヲ有ス即意思表示ノ當時ヨリ有效ナリシモノト爲ス(第一百二十二條)  
右ノ效果ニ對シテハ百二十二條但書ヲ以テ一ノ制限ヲ加ヘ之ニ因テ第三者ヲ  
害スルコトヲ得サルモノト爲ス即追認カ效力ヲ生スルニ因リ取消シ得ヘキ行

爲カ有效ト爲ルモ第三者ノ利益ノ爲メニハ取消權カ拋棄セラレサリシト同一  
ニ取扱ハル、ナリ例ヘハ甲ナル無能力者カ乙ニ物ヲ讓渡シ其能力者ト爲リタ  
ル後更ニ之ヲ丙ニ讓渡シ然ル後乙ニ對シテ爲シタル讓渡ノ行爲ヲ追認シタリ  
トセヨ若シ追認ノ效力カ丙ニ對シテ生スヘキモノトセハ丙ハ物ノ上ニ得タル  
權利ヲ失ハサルヘカラス此ノ如キハ第三者ヲ不當ニ害スルモノナリ甲カ乙ニ  
對シテ爲シタル讓渡ヲ追認スル意思ヲ有シナカラ丙ニ讓渡ヲ爲スハ權利ヲ附  
與シナカラ後ニ至リ之ヲ奪フヘシト云フニ同シ論理ヲ貫徹スルカ爲メ此ノ如  
キ效果ヲ生スルコトハ無論之ヲ避ケサルヘカラス仍テ此ノ如キ場合ニ於テ假  
令乙ニ對シテ追認ノ意思表示ヲ爲スモ其效果ヲ丙ニ及ホスヘカラサルモノト  
爲ス

追認ノ意思表示ハ之ヲ撤回スルコトヲ得ス即チ一旦追認ヲ爲セハ法律行爲ノ  
效力確定シ再ヒ之ヲ舊狀ニ復スルコトヲ得サルヘシ

第五 追認ノ方法

追認ハ取消權ヲ有スル者ノ一方的意思表示ナリ而シテ其意思表示ハ相手方ニ



對シテ爲スヘキ場合ト然ラサル場合トアリ此點ハ取消權ノ行使ニ付テ述ヘタルトコロト同一ナルヲ以テ再述セス

追認ノ意思表示ハ直接ノ意思表示タルコトアリ又間接ノ意思表示タルコトヲ得ヘキハ勿論ナリ

直接ノ意思表示ニ付テハ別ニ方式ヲ定メサルヲ以テ如何ナル方法ニ依ルモ可ナリ

間接ノ意思表示ハ素ヨリ種々ノ方法ヲ以テ爲スヲ得ヘキモノニシテ法律ヲ以テ之ニ制限ヲ加ヘス但左ノ場合ニ於テハ法律ハ當然追認ヲ爲シタルモノト看做ス(第一百五條)

甲 全部又ハ一部ノ履行 取消權ヲ有スル者カ債務者タルトキ其負擔スル債務ヲ履行スルヲ謂フ

乙 履行ノ請求 取消權ヲ有スル者カ債務者タル場合ニ於テ其相手方タル債務者ニ對シテ履行ヲ求ムルヲ云フ

丙 更改契約 取消權ヲ有スル債權者又ハ債務者カ取消シ得ヘキ行爲ニ因テ

生シタル債務關係ヲ消滅シ其消滅ヲ前提トシテ他ノ債務關係ヲ創設スルヲ謂フ

丁 擔保ノ供與 取消權ヲ有スル債務者カ自己ノ債務ニ對シテ物上擔保ヲ設定シ又ハ對人擔保ヲ立ツルコトヲ云フ

戊 權利ノ讓渡 取消權者カ取消シ得ヘキ法律行爲ニ因リ取得シタル權利ヲ他人ニ讓渡スルヲ謂フ

己 強制執行 取消權ヲ有スル債權者カ相手方ニ對シテ強制執行ヲ爲シ又ハ取消權ヲ有スル債權者カ相手方ヨリ強制執行ヲ受クルヲ謂フ

前ニ記載シタル行爲ハ取消權ヲ拋棄スルノ意思ヲ有スルカ故ニ之ヲ爲スヲ通常トス故ニ合理的ニ推考シテ此等ノ行爲ハ間接ニ取消權拋棄ノ意思ヲ表示シタルモノト見ルコトヲ得ヘシ故ニ右ノ如ク規定ス

右ニ列記シタル事實アルトキ法律カ之ヲ追認ト看做スハ法律カ之ヲ間接ノ意思ト見タル結果ナルコトヲ忘ルヘカラス故ニ追認ヲ爲スコトヲ得ヘキ時期(參照)以後ニ其生シタルコトヲ要件ト爲スハ當然ナリトス又此等ノ事實カ取消權



拋棄ノ意思表示ト看做サル、ハ論理上必然ナルモノニ非ス故ニ本人カ異議ヲ留メタルトキ即取消權ヲ留保スル旨ヲ表白シタルトキハ之等ノ事實ヲ以テ追認ノ意思表示ト爲スコヲ得ス(第一章第一節參照)

### 第二項 時效

一、取消權ハ時效ニ因テ消滅ス 取消權カ時效ニ因テ消滅スルトキハ追認アリタル場合ト同シク法律行爲ヲ遡及シテ有效ナラシム

二、取消權ハ左ニ掲クル場合ニ於テ時效ニ因テ消滅ス(第一百二十六條)

甲 追認ヲ爲スコトヲ得ル時ヨリ五年間之ヲ行使セサルトキ  
第一百二十六條ニ從ヘハ一般ノ時效ハ權利ヲ行使シ得ル時ヨリ進行スヘキモノナリ故ニ此法則ニ從フトキハ取消權ノ消滅時效ハ取消權ヲ行使シ得ヘキ時ヲ以テ起算點ト爲スヘキモノナリ然ルニ百二十六條ハ追認シ得ヘキ時ヲ以テ起算點ト爲ス即一般ノ場合ニハ取消ノ原因タル情況ノ止ミタル時又禁治產者カ取消權ヲ有スル場合ニ於テハ其能力ヲ回復シタル後其行爲ヲ了知シタル時ヨリ起算ス蓋シ此ノ如キ變例ヲ設ケタルハ追認ヲ爲シ得ヘキ時期

ニ先テ取消權ヲ行使シ得ヘキ實例稀ナルヲ以テナリ

取消權ニ付キ特ニ短期時效ヲ定メタル理由ハ明白ナリ元來取消シ得ヘキ行爲ハ取消權ノ行使ニ因リ無効ト爲リ追認ニ因リ有效ト爲ルモノニシテ何レノ行爲ヲモ爲サル間ハ有效ト爲ルヘキヤ無効ト爲ルヘキヤ不明ノ狀態ニアリ爲メニ法律關係確定セス相手方並ニ第三者ヲ極メテ不安ナル地位ニ置クモノナリ故ニ取引ヲ安固ナラシムル爲メ取消權ヲ行使セント欲スル者ヲシテ速ニ之ヲ行使セシムルヲ相當ト爲ス是レ時效ノ期間ヲ短縮シテ五年ト爲シタル所以ナリ

二人以上ノ者カ同一ノ行爲ニ付キ取消權ヲ有スルトキハ時效ハ各自ニ對シテ獨立シテ進行ス例ヘハ夫ノ追認シ得ヘキ時期ハ妻ノ追認シ得ヘキ時期ト異ナリ法定代理人ノ追認シ得ヘキ時期ハ未成年者又ハ禁治產者ノ追認シ得ヘキ時期ト異ナルカ爲メニ兩者ニ對スル消滅時效ハ其起算點ヲ同フセス爲メニ一方ノ取消權カ消滅スルニ拘ハラス他ノ一方ハ之ヲ失ハサル場合アルヘシ



乙 行爲ノ時ヨリ二十拾年ヲ經過シタル時

取消シ得ヘキ行爲ノ成立シタル時ヨリ二十年ヲ經過スルトキハ假令未タ乙ニ揭ケタル期間カ經過セサルモ取消權ヲ消滅ス是即法律關係ヲ永ク不確定ナル状態ニ於テ存續セシムルノ有害ナルヲ慮リテ設ケタルモノニシテ一ノ公益規定ナリ

### 第五章 條件及期限

#### 總論

一、法律行爲ノ内容ヲ組成スル條款中其法定要素ニ屬スルモノト其法定要素ニ屬セサルモノトアリ法定ノ要素ニ屬セサル法律行爲ノ條款ヲ附款ト稱ス法律行爲ノ附款中當事者ノ意思表示ニ由テ法律行爲ノ成分ト爲ルモノヲ任意附款ト稱ス任意附款ハ法定要素ニ非サルモ主觀的ノ見地ヨリ法律行爲ノ主要ナル成分ト爲ルコトヲ得ヘキハ第一章第三節並第二章ニ説述スル所ニ依リ明白ナリ

法律行爲ノ附款ハ法律行爲ノ法定要素(一般要素)ニ屬セサル一切ノ成分ヲ包含

スルモノニシテ其種類極メテ多ク之ヲ知悉スル爲メニハ各種ノ法律行爲ニ涉リ之ヲ探究セサルヘカラス總則ニ於テハ唯適用ノ範圍最廣博ナル任意條款タル條件及期限ニ付キ規定ヲ示ス是即本章ニ於テ説述スヘキ事項ナリ此兩個ノ附隨條款ノ特質ハ當事者ノ意思表示ニ依テ法律行爲ノ效力ヲ特定ノ未來ノ事實ニ繋ラシムルニアリ即或ル未來ノ事實ニ因テ法律狀態ヲ發生シ消滅シ又ハ變更スヘキコトカ法律行爲ノ内容トシテ規定セラル、コトニ存ス  
條件及期限ノ間ニハ重要ナル差異アリ一ハ法律行爲ノ效力ヲ不確定ナル未來ノ事實ニ繋ラシメ一ハ之ヲ確定シタル未來ノ事實(時期ノ確定ト)ニ繋ラシム  
二、條件並ニ期限ハ他ノ成分ト共ニ單一ナル法律行爲ノ内容ヲ組成スルモノナリ即條件付法律行爲並ニ期限付法律行爲ハ一個ノ法律行爲ナリ條件若クハ期限ヲ有セサル法律行爲ニ條件又ハ期限カ加ハルニ因テ其效力ヲ制限スルモノト爲ス勿レ

### 第一節 條件

#### 第一款 條件ノ本質及種類



一、條件トハ法律行為ノ效力ノ發生又ハ消滅ヲ不確定ナル未來ノ事實ノ發生ニ  
 繋ラシムルコトヲ定メタル任意附款ヲ謂フ

條件ナル文字ニ二個ノ用例アリ或ハ當事者ノ意思表示ニヨリ法律行為ノ効  
 力ヲ發生シ又ハ消滅スヘキ不確定ナル未來ノ事實ヲ指シテ條件トイヒ或ハ  
 其事實ニ因リ法律行為上ノ效力ヲ發生シ又ハ消滅スヘキコトヲ定メタル意  
 思表示ヲ指シテ條件トイフ前ニ示ストコロハ後ノ意義ニ從フ是レ蓋條件ナ  
 ル言辭ノ正確ナル意義ナリ然レトモ法律學上同一ノ語ヲ以テ相關連シタル  
 二個ノ觀念ヲ顯ハスハ希有ノコトニ非ス用語ノ同一ナルカ爲メニ別異ノ實  
 質ヲ混交スルハ不可ナルモ實質ヲ分別スル爲メ強テ別異ノ名稱ニ依ラント  
 スルトキハ却テ不便ナリ文字ノ正確ナル意義ヲ了解シタル上之ヲ他ノ意義  
 ニ用キルハ強テ非難スルニ及ハス此講義ニ於テハ條件ナル文字ノ用例ヲ一  
 定セス之カ爲メニ實質ヲ誤解スルコトナカラシムコトヲ要ス

條件ハ附款ナリ附款ハ法律行為ノ内容ヲ組成スル一條項ナリ附款ヲ主タル意  
 思表示ト分離セラレタル附隨ノ意思表示ト爲スハ誤認ノ見解ナリ條件ヲ説明

スルニ當テ條件ヲ法律行為ヨリ分離シ條件付法律行為ヲ單一ナル内容ヲ有ス  
 ル一個ノ法律行為ト爲サスシテ無條件ナル法律行為ノ效力カ條件ニ依リ制限  
 セラル、カ如ク説明スル者アリ其ノ不當ナルヤ明白ナリ

條件ハ任意附款ナルコトヲ忘ル、コト勿レ任意附款ハ當事者ノ意思表示ノ内  
 容ヲ組成スル事項ナリ法律ノ規定ニ因リ或事實カ法律行為上ノ效力ヲ發生シ  
 又消滅スルノ原因ト爲ルコトヲ以テ條件ト爲スヘカラサルヤ明白ナリ

條件ニ因リ法律行為上ノ效力ヲ擊カラシムヘキ事實(他ノ事例ニ從ヘハ條件ハ  
 タル事實トイフニ同シ)ハ  
 不確定ナルコトヲ要ス事實ノ不確定ハ其性質上確實ナルモノニ非サルコトヲ  
 要件ト爲ス事實ノ性質上其發生シタルヤ否ヤ又發生スヘキ否ヤ確實ナルトキ  
 ハ如何ナル場合ニ於テモ之ヲ不確事實ト爲スコトヲ得ス性質上不確定ナル事  
 實ハ客觀的ニ觀察シテ不確定ナルモノアリ主觀的ニ觀察シテ不確定ナルモノ  
 アリ主觀的ニ不確定ナル事實ハ當事者カ發生シタルヤ否ヤヲ認識セサル事實  
 ニシテ過去現在未來ニ通スヘキモノナリ客觀的不確定ノ事實ハ當事者ノ認識  
 セサルコトヲ以テ足レリトセス實際ニ於テ發生スヘキヤ否ヤ不確實ナルコト



ヲ要ス故ニ當然未來ナルコトヲ要シ過去現在ノ事實ヲ包含セス未來ノ事實カ客觀的ニ確定ナリヤ不確定ナリヤハ現今ノ知識ノ程度ヲ標準トシテ之ヲ決セサルヘカラス因果ノ法則ニ依リ探究セハ未來ニ於ケル一切ノ事實ヲ豫見スルコトヲ得ヘキヲ以テ客觀的不確定ナル事實ナシトイフカ如キハ現今ノ智識ノ程度ヲ離レタル觀察ナリ現時ノ人類ヲ支配スル爲メ設ケタル法律ヲ論スルニ當テ此ノ如キ説明ヲ爲スハ一種ノ空論タルコトヲ免レス現行法ハ條件ト爲ルヘキ事實カ主觀的ニ不確定ナルコトヲ以テ足レリトスルヤ又ハ客觀的ニ不確定ナルコトヲ要スルヤ表面ヨリ之ヲ明ニシテ條文ナキモ第三百三十一條ノ條文ヨリ見レハ其客觀的不確定ナルコトヲ要件ト爲スコト明白ナリ即此要件ヲ缺クルモノハ假裝條件ニシテ或ル關係ニ於テ條件ト同一ノ效力ヲ有スルニ過キス例ヘハ人ノ死亡ハ不確定ナル事實ニ非ス何トナレハ吾人ハ經驗上不死ノ藥ナキコトヲ知レハナリ然レトモ一定ノ人カ五十年ニ達セサル前死スルコトハ不確定ナル事實ナリ何トナレハ今日ノ知識ノ程度ニ於テ未タ人ノ死スヘキ時ヲ豫見スルコトヲ得サレハナリ故ニ前ノ事實ハ條件タルコトヲ得サルモ後ノ事

實ハ條件タルコトヲ得ヘシ

事實ハ積極ニ指定セララル、コトアリ消極ニ指定セララル、コトアリ何レノ場合ニ於テモ客觀的ニ不確定ナレハ之ヲ條件ト爲スコトヲ得ヘシ或ハ之ヲ標準トシテ有的條件無的條件ニ分別スルモノアレトモ法律上ノ效果ニ何等ノ差異ヲモ生スルモノニ非サレハ畢竟無用ナリトイフヘシ  
條件ハ法律行爲ノ效力ヲ不確定ノ事實ニ繋カラシムルモノナリ意思ヲ不確定ナル事實ニ繋ラシムルモノト爲スハ誤謬ノ見解ナリ

二、法律行爲ノ效力ヲ不確定ノ事實ニ繋カラシムルニ兩個ノ方法アリ一ハ其事實ノ發生ヲ以テ法律行爲ノ效力ヲ發生スルノ前提ト爲シ一ハ其事實ノ發生ヲ以テ法律行爲ノ效力ヲ消滅スルノ前提ト爲スニアリ前ノ場合ニ於テハ條件ノ成就ニ因テ法律行爲ノ效力ヲ始マラシメ後ノ場合ニ於テハ之ニ因テ法律行爲ノ效力ヲ失ハシムルモノナリ法律行爲ノ效力ヲ不確定ナル未來ノ事實ノ到來ニ由リ發生スヘキモノト爲ス條款ヲ停止條件ト稱シ法律行爲ノ效力ヲ不確定ナル未來ノ事實ノ到來ニ由テ消滅スヘキモノト爲ス條款ヲ解除條件ト稱ス條



件ハ停止條件ト解除條件ノ外ニ出テス

停止條件ハ未タ效力ヲ生セサル法律行為カ將來ニ於テ效力ヲ生スヘキヤ否ヤ不確定ノ状態ニアラシムルモノナリ解除條件ハ既ニ效力ヲ發生シタル法律行為カ將來ニ於テ效力ヲ失フヘキヤ否ヤ不確定ノ状態ニアラシムルモノナリ抑法律關係ノ發生消滅變更ハ皆一定ノ事實ニ連結セラルヘキ法律上ノ效果ナリ停止條件カ法律の效力ヲ停止スルトイフトキハ法律關係ノ發生ヲ停止スル場合ト其變更消滅ヲ停止スル場合トヲ包含スルヤ明ナリ故ニ論理ヲ貫徹スルトキハ法律關係ノ消滅ヲ未來ノ不確定事實ニ繋ラシムル條款ハ之ヲ一種ノ停止條件ト爲スコトヲ得ヘシ果シテ然ラハ解除條件モ亦一種ノ停止條件ナリ即一定ノ法律行為ノ力ヨリ見テ解除條件ト爲ルヘキモノハ其效力ノ消滅ヨリ見レハ停止條件タリ

停止條件カ債權關係ヲ發生スヘキ法律行為ニ付セラシタル時ハ之ニ因テ債權ノ發生ヲ停止スヘキモノナリヤ將債務ノ履行ヲ停止スヘキモノナリヤ成法ヲ離レテ考フルトキハ議論ノ餘地アルヘキモ解釋論トシテハ其發生ヲ停止スル

モノナルコト疑ヲ容レス何トナレハ現行法ハ客觀的不確實ナル事實ヲ以テ總テ法律の效力ニ關スルモノト爲シ履行ヲ停止スヘキ條件ヲ認メサルコト明白ナレハナリ例ヘハ汝カ高等官ニ任用セラルトキハ禮服ノ費用トシテ金圓ヲ贈與スヘシトイフトキハ金圓贈與ノ債務ハ法律行為ノ當時ニ發生セスシテ被贈與者カ高等官ニ任用セラレタルトキ發生スルモノト爲シ其事實ノ到來ニ因テ既ニ發生シタル債務ヲ履行スヘキモノト爲スニハ非サルナリ

停止條件付法律行為竝ニ解除條件付法律行為ハ一個ノ法律行為ナルコトヲ忘ル、勿レ之ヲ以テ一定ノ效力ヲ有スル無條件ノ法律行為ト其效力ヲ停止シ又ハ其效力ヲ消滅スヘキ別箇ノ意思表示ヨリ成ルモノト爲スハ不當ナリ是レ前節ニ說示シタル所ナルモ緊要ナル事項ナルヲ以テ誤解ナカラシムコトヲ期スル爲メ重ネテ茲ニ一言ス

三、條件タル事實ハ當事者一方ノ意思ノミニ基キテ發生スヘキモノナルコトアリ全ク當事者ノ意思ニ基カスシテ發生スルモノナルコトアリ當事者ノ意思ト當事者ノ意思ニ關係ナキ原因トニ繋ルモノナルコトアリ第一種ニ屬スルモノ



ハ當事者ノ隨意ニ左右スルコトヲ得第二種ニ屬スルモノハ人意ニ關係ナキ自然界ノ事實又ハ第三者ノ意思ニ基キテ發生シ當事者ノ全ク左右スルコトヲ得サルモノナリ第三種ニ屬スルモノハ一面ニ於テ當事者ノ意思ニ基クモ他ノ原由カ加ハラサレハ發生セサルヲ以テ當事者ノ隨意ニ左右シ得ヘキモノニ非ス所謂隨意條件偶成條件混成條件ナル文字ハ前示ノ區別ヲ表示スルモノナリ即隨意條件ハ第一種ニ屬スルモノニ該當シ偶成條件ハ第二種ニ屬スルモノヲ包含シ混成條件ハ第三種ニ屬スルモノヲ包含ス佛法系ノ學者ハ當事者ノ意思ト第三者ノ意思トニ繫ルモノヲ混成條件ト稱シ當事者ノ意思ト人意ニ關係ナキ他ノ原因トニ繫ルモノヲ隨意條件ト稱シ純粹ナル隨意條件ニ對シテ之ヲ單純隨意條件ト稱ス然レトモ當事者ノ意思以外ノ原由ヲ第三者ノ意思ナルト人意ニ關係ナキ自然界ノ勢力ナルトニ因テ區別スルハ全ク實益ナキヲ以テ混成條件ハ當事者ノ意思ト他ノ原由トカ混合スルニ因テ成就スヘキ一切ノ條件ヲ包含スルモノト爲スヲ至當トス

偶成條件竝ニ混成條件ハ有效ニ停止條件又ハ解除條件タルコトヲ得ヘシ例ヘ

ハ明日雨降ラ 汝ニ傘ヲ與フヘシトイヒ 第三者カ予ノ債務ヲ免除セハ 汝ニ家屋ノ建築費ヲ與フヘシトイヒ 汝外國ニ留學セハ 又ハ 汝某女ト結婚セハ 云々トイフ場合ノ如シ

隨意條件(純粹條件)ハ有效ニ條件ト爲シ得ヘキ場合ト否ラサル場合トアリ左ニ分別シテ之ヲ説明ス

甲 停止條件ト爲シタル場合

停止條件カ法律行為ノ效力ヲ債務者ノ隨意ニ左右シ得ヘキ事實ニ繫カラシムルトキハ其法律行為ヲ無効ト爲ス例ヘハ予カ欲スルナラハ 汝ニ金ヲ與ヘン予カ今大聲ヲ發セハ 云々トイフカ如キハ有效ナル法律行為ニ非ス此ノ如キ行為ハ真面目ナル意思表示ニ非スシテ法律行為的意思ヲ缺如スルモノト見ルヲ至當トスレハナリ 第三百三十四條ニ停止條件付法律行為ハ其條件カ單ニ債務者ノ意思ノミニ繫ルトキハ無効トストアルハ此謂ナリ

停止條件カ法律行為ノ效力ヲ債權者ノ隨意ニ左右シ得ヘキ事實ニ繫カラシムルモ其法律行為ヲ無効ト爲スヘキモノニ非ス此場合ニ於テハ當事者カ拘



東力ヲ生セントスル真面目ノ意思ヲ缺如スルモノトイフヲ得サレハナリ又此ノ如キ法律行為ハ其效力ノ發生ヲ債權者ノ意思ニ繫カラシムルモ債權者ハ時トシテ之ニ依テ拘束力ヲ發生スルコトヲ欲セサルコトアリ又其意思ヲ表白スル能ハサルニ至ルコトアリ故ニ債權者ノ隨意ニ左右シ得ヘキモノナルヲ以テ無條件ナリト論スルハ不當ノ見解タルヲ免レス此場合ニ屬スル適例ハ試味賣買ナリ之ニ就テ考フレハ予カ言フトコロヲ了解スルニ難カラサルヘキヲ信ス

乙 解除條件ト爲シタル場合

解除條件ハ債權者ノ隨意ニ左右シ得ヘキ場合ナルト債權者ノ隨意ニ左右シ得ヘキ場合ナルトヲ問ハス有效ナル附款タルコトヲ得ヘシ法律行為ノ效力ヲ債權者ノ隨意ニ左右シ得ヘキ事實ニ繫カラシムル場合ニ於テ其有力ナル解除條件附法律行為タルコトハ別ニ説明ヲ要セスシテ明ナリ債務者カ隨意ニ條件ヲ左右シ得ヘキ場合ニ於テハ債務者ニ於テ隨意ニ履行ノ義務ヲ免カレ得ヘキカ故ニ一見其法律行為ハ無効ナルカ如キ觀アルモ債務者ハ時トシ

テ意思ヲ表白スル能ハサルニ至ルコトアルヘキヲ以テ全ク拘束力ナキモノト斷言スルヲ得ス故ニ債務者ノ表白ニ因テ效力ヲ消滅スヘキ法律行為ヲ存スルモノト論スルヲ至當トス

法律行為ニ隨意條件又ハ混成條件ヲ付シタル場合ニ於テ當事者ノ一方カ反對當事者ノ左右スルコトヲ得ヘキ事實ノ到來ヲ希望シ其希望ヲ達スルノ手段トシテ反對當事者ニ利益ヲ及ホスヘキ法律的效果ノ發生若クハ消滅ヲ其事業ニ繫ラシムルコトアリ此ノ如キ場合ニ於テ其希望ハ一ノ緣由タルニ過キス之ヲ以テ法律行為ノ内容ヲ組成スヘキ條件ノ一部ト爲ス勿レ  
隨意條件又ハ混成條件ハ當事者ノ意思ニ繫ル事實ヲ發生スルノ義務ヲ成立セシムルモノニ非ス義務ヲ生スル條款ハ負擔タルコトヲ得レモ條件タルコトヲ得ス

四、法律行為ハ條件ヲ附スルコトヲ得ヘキヲ原則トス然レトモ法律行為ノ性質上意思表示ノ當時ニ於テ終局的ニ現在又ハ未來ノ法律狀態ヲ確定スルコトヲ要スルモノアリ又法律ノ規定ニ依リ特ニ之ヲ必要トスルモノアリ此ノ如キ場



合ニ於テ條件ヲ附スルトキハ原則トシテ法律行為ヲ無効ト爲ス(條件ノミチ無効トシテ之ヲ無條件ノ法律行為爲)親族相續ニ關スル法律行為ハ大率其性質上條件ヲ附スルコトヲ許サス婚姻養子縁組私生子ノ認知離婚離縁相續ノ承認拋棄ノ如シ其他一方的行為ニシテ其性質上無條件タルコトヲ要スルモノアリ例ヘハ催告ノ如シ法律ノ規定ニ因テ特ニ禁スル場合ハ公益上ノ理由ニ基ク例ヘハ法律關係ノ錯綜ヲ避クル爲メニ相殺ニ條件ヲ付スルコトヲ禁スルカ如シ

第一款 條件ノ成就及不成就

一 條件付法律行為ハ二個ノ時代ニ分別シテ之ヲ觀察スルコトヲ得ヘシ第一ノ時代ハ條件ノ成否未定ノ時代ニシテ第二ノ時代ハ其成否確定ノ時代ナリ條件ノ成否未定ノ時代ニ於テハ條件ニ繫ルトコロノ法律行為上ノ效力カ發生(若クハ消滅スヘキヤ否ヤ不確定ナル状態ニ在リ此状態ハ條件付行為ノ成立シタル時ヨリ條件ノ成否確定ノ時マテ繼續ス)條件ノ成否ハ效力ノ繫ルヘキ事實カ發生シ又ハ其發生セサルコトカ明確ト爲リタル時確定ス即チ其事實カ發生セハ條件ヲ成就シタルモノト爲シ其事實ノ

發生セサルコト明確ト爲ルトキハ條件ヲ成就セサルモノト爲ス條件ノ成就又ハ不成就カ確定スルトキハ條件ニ繫カル法律行為上ノ效力カ發生シ若クハ發生セサルコト又ハ消滅シ又ハ消滅セサルコトカ確定ス即チ不確定ノ時代去テ確定ノ時代來ルナリ

二、 條件カ成就シタリヤ否ヤハ法律行為的意思表示ヲ解釋シテ之ヲ決ス法律行為上ノ效方ヲ發生シ又ハ消滅スル爲メ其前提ト爲ルヘキ事實カ一定ノ時期ニ發生スルコトヲ要件トスル場合アリ又其發生スヘキ時期ヲ定メサル場合アリ前ノ場合ニ於テハ指定セラレタル時期ニ於テ前提ト爲リタル事實カ到來スルニ非サレハ條件ヲ成就シタルモノトイフコトヲ得ス後ノ場合ニ於テハ其事實カ何時發生スルモ條件ヲ成就シタルモノト爲スコトヲ得尤モ條件ノ成就スヘキ時期ハ必スシモ直接ノ意思表示ニ依テ指定セラレヘキモノニ非サルヲ以テ條件ト爲リタル事實カ果シテ正當ノ時期ニ發生シタリヤ否ヤノ問題ハ各場合ニ於ケル事情ヲ斟酌シタル上當事者ノ意思ノ在ル所ヲ探究シテ之ヲ決セサルヘカラス直接ニ表示セラレサルカ爲メニ當事者ノ目的ト相容レサル決定ヲ爲



スカ如キコトアルヘカラス

右ノ外法律ノ規定ニ依リ當事者カ條件ヲ成就シタルモノト看做スコトヲ得ヘキ場合アリ即チ第三百三十條ニ從ヘハ條件ノ成就ニ因テ不利益ヲ受クヘキ當事者カ故意ニ其條件ノ成就ヲ妨ケタルトキハ相手方ハ其條件ヲ成就シタルモノト看做スコトヲ得條件ノ成否未定ノ間ニ於テハ其成就ニ因リ利益ヲ受クヘキ者カ他人ノ故意又ハ過失ニ因リ其成就ヲ妨害セラレタルトキハ之ヨリ生スル損害ノ賠償ヲ求ムルコトヲ得ヘシ然ルニ損害賠償ノミニテハ之ニ完全ナル保護ヲ與フルコトヲ得サルノ虞ナシトセス仍テ前上ノ如ク規定シ一定ノ前提ヲ具備スルトキハ相手方ハ妨害ニ因テ成就セサリシ條件ヲ成就シタルモノト同一視スルコトヲ得セシム此方法ニ因テ救済ヲ與フルニハ先ヅ條件ノ成就ニ因テ不利益ヲ受クヘキ者カ故意ニ其成就ヲ妨害シタルコトヲ要件ト爲ス故ニ第三者カ妨害ヲ加ヘタル場合又ハ相手方カ過失ニ因リ妨害ヲ加ヘタル場合ニハ單ニ損害要償ノ途ニ出ツルノ外ナカルヘシ次ニ右ノ前提ヲ具備スル場合ニハ條件ヲ成就シタルモノト爲スハ法律當然ノ效果ニ非スシテ相手方ノ意思ニ依ル

ヘキモノナリ故ニ救済方法ヲ利用セント欲スル者ハ其意思ヲ認識セシムルニ足ルヘキ表白ヲ爲サ、ルヘカラス抑モ百三十條ニ規定シタル救済ノ目的ハ條件ノ成就ヲ妨害セラレタルニ因テ生スヘキ損失ヲ免カレシムルニアルヲ以テ論理ヲ貫ケハ其妨害ナカリセハ條件ヲ成就シタリシモノト認ムヘキ場合ニ限定スルヲ至當ト爲ス然レトモ此ノ如クナルトキハ此救済方法ハ極メテ薄弱ナルモノト爲リ之ヲ設ケタル旨趣ヲ貫徹スルコト能ハサルニ至ルヘシ仍テ現行法ニハ此種ノ制限ヲ置カサリシナリ

### 第三款 條件付法律行為ノ効力

條件付法律行為ノ効力ハ前款ニ示シタル時代ニ分別シテ之ヲ説明ス

#### 第一項 條件ノ成否未定ノ間ニ於ケル効力

一 條件付法律行為ハ其効力ヲ客觀的不確定ノ事實ニ繫ラシムルモノナルヲ以テ條件ノ成否未定ノ間ニ於テハ法律關係ヲ不確定ノ状態ニ在ラシムルモノナリ

停止條件付法律行為ハ其効力ノ發生ヲ不確定ノ事實ニ繫ラシムルモノニシテ



條件ノ成否未定ノ間ニ於テハ其目的トスル法律關係ヲ成立セシメス之ニ因テ發生スヘキ權利ハ未タ權利者ニ歸屬セサルナリ物權ノ設定ヲ目的トスル法律行為ニ付テイヘハ設定セラルヘキ權利ハ未タ成立セス物權若クハ債權ノ移轉又ハ拋棄ヲ目的トスル法律行為ニ付テイヘハ其權利ハ在來ノ狀態ヲ變更セスシテ在來ノ權利者ニ屬シ權利ノ承繼又ハ消滅ヲ生セス債權ノ發生ヲ目的トスル場合ニ付テ云ヘハ債權ハ未タ創設セラレサルヲ以テ債權者ト爲ルヘキ人ハ債務者ト爲ルヘキ人ニ對シテ履行ノ請求ヲ爲スコトヲ得ス故ニ錯誤ニ因テ給付シタル物ハ總テ之ヲ返還セサルヘカラス

解除條件付法律行為ハ既ニ發生シタル效力ノ消滅ヲ不確定ノ事實ニ繋ラシムルモノナルヲ以テ條件ノ成否未定ノ間ニ於テハ之ニ因テ創成セラレタル法律關係ハ存續ス即設定セラレタル權利ハ既ニ發生シ移轉セラレタル權利ハ既ニ被承繼者ヲ離レテ承繼者ニ歸屬ス

右ノ如ク停止條件付法律行為ノ效力ハ未タ發生セス解除條件付法律行為ノ效力ハ既ニ發生ス然レトモ停止條件付法律行為ハ全ク成立セサルモノニ非ス解

除條件付法律行為ハ無條件ニ成立シタル者ニ非ス停止條件ノ成就ハ當事者ノ目的トシタル法律關係ヲ發生シ解除條件ノ成就ハ一旦發生シタル法律關係ヲ消滅ス即チ停止條件ノ成就ニ因リ法律關係ヲ發生シタルトキ權利ヲ取得スヘキ人ハ其成就セサル時ニ於テ權利取得ノ希望ヲ有シ解除條件ノ成就ニ因リ法律關係ヲ消滅シタルトキ權利ヲ回復スヘキハ其成就セサル時ニ於テ權利回復ノ希望ヲ有ス要之條件ノ成就ニ因テ生スヘキ利益ハ未來ニ於テ歸屬スヘキモノナルモ之ヲ歸屬セシムルノ希望ハ現在ニ於テ存ス而シテ此希望ハ條件付法律行為ノ内容ヲ組成スル重要事項ニシテ停止條件付法律行為カ無効ナル法律行為ト異ナリ解除條件付法律行為カ無條件ノ法律行為ト異ナルハ此希望ヲ存スルヲ以テナリ即チ條件付法律行為カ成立シタル場合ニ於テ條件ノ成就ニ因テ生スヘキ利益カ法律ノ保障ヲ缺如スルハ當事者カ之ヲ成立セシメタル趣旨ヲ貫徹スル能ハス而シテ未來ノ法律狀態ヲ保障スル爲メニハ現在ニ於テ之ヲ確保スルニ足ルヘキ法律關係ヲ創成セサルヘカラス此ニ於テ法律ハ條件ノ成就ニ因テ發生スヘキ利益ヲ保全スル爲メ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ存在スル利



益ノ希望ニ保護ヲ與ヘ當事者ヲ拘束スヘキ一種ノ法律關係ヲ成立セシムヘキモノト爲ス民法第二百二十八條ニ條件付法律行為ノ各當事者ハ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ條件ノ成就ニ因リ其行為ヨリ生スヘキ相手方ノ利益ヲ害スルコトヲ得ストアルハ其旨趣ヲ明ニシタルモノナリ學者ノ所謂條件付權利義務ト稱スルモノハ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ存スル法律關係ノ内容ニシテ第二百二十八條ニ照セハ條件ノ成就ニ因テ生スヘキ利益ヲ害セラレサルノ權利及之ヲ害セサルノ義務ニ外ナラス條件ノ成否未定ノ間ニ存スル法律關係ハ條件ノ成就ニ因テ生スヘキ法律關係ヲ保全スル爲メニ創成セラル、モノニシテ之ト全ク別異ノモノタルヤ明ナリ條件付權利義務ト條件ノ成就ニ因テ生スル權利義務トヲ混交スルトキハ大ナル誤謬ニ陥ルヘシ要スルニ條件ノ成否未成ノ間ニ於テハ未來ニ生スヘキ利益ノ希望カ一種ノ權利トシテ保護セララル、ナリ之ト未來ニ生スヘキ利益自身トハ明ニ分別スルコトヲ要ス

二 條件ノ成就ニ因テ既ニ當事者ノ一方ノ利益ト爲ルヘキ法律狀態カ發生シタル後之ト牴牾スヘキ行為ヲ爲ストキハ場合ニヨリ其行為ヲ無効ト爲シ又ハ之

ニ對シテ損害賠償ノ責任ヲ生スルニ止ム條件ノ成就前ニ其法律狀態カ害セラレタル場合ニ於テモ同一ノ制裁ヲ加ヘテ保全ノ目的ヲ達スヘキモノト爲ス即當事者ノ一方カ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ條件ノ成就ニ因リ生スヘキ相手方ノ利益ヲ害スヘキ行為ヲ爲ストキハ其利益ヲ害スル限度ニ於テ損害賠償ノ責任ヲ發生スルノ外其利益ヲ廢滅シ又ハ制限スヘキ範圍内ニ於テ之ヲ無効ト爲ス若シ當事者ノ一方カ事實上相手方ヲシテ停止條件ノ成就ニ因テ發生スヘキ權利ヲ取得スル能ハサルニ至ラシメ又ハ之ヲ瑕疵アル狀態ニ於テ歸屬セシムルニ至ラシメタルトキハ損害賠償ノ義務ヲ發生スルニ止マルヘシ例ヘハ權利ノ目的物ヲ喪失シ又ハ毀損シタル場合ノ如シ然レトモ若シ當事者ノ一方カ條件ノ成就ニ因テ相手方ニ歸屬スヘキ權利ニ關シテ處分行爲ヲ爲シタルトキハ其處分行爲ハ相手方ノ權利取得ヲ妨クル範圍内ニ於テ無効ナリ(此點ニ關シテ強制執行方法ニ因テ生)蓋シ條件ノ成就セサル間ニ於テハ其權利ハ處分行爲ヲ爲シタル當事者ニ屬シ相手方ハ未タ其權利ヲ享有スルニ至ラサルモノナレハ法律ニ別段ノ規定ナケレハ其處分行爲ヲ有效ト爲ス之カ爲メニ相手方ニ生ス



ヘキ損害ヲ賠償セシムルニ止ムルヲ至當ト爲ス然レトモ法律カ特ニ條件ノ成就ニ因リ相手方ニ生スヘキ利益ヲ害スルコトヲ得スト定ムル以上ハ此利益ヲ保全スル爲メ必要ナル範圍ニ於テ之ト牴牾スル處分行爲ノ法律的效果ヲ廢棄スヘキモノト論セサルヘカラス例ヘハ停止條件ノ成就ニ因テ移轉セラルヘキ物權又ハ債權カ其成否未定ノ間ニ於テ他人ニ讓渡セラレタル場合ニ於テ其讓渡カ效力ヲ生スルモノトスレハ停止條件付法律行爲ニ因テ生スヘキ效力ヲ滅却スルヲ以テ之ヲ無効ト爲シ其上ニ設定セラレタル質權又ハ抵當權カ效力ヲ生スルモノトスレハ停止條件付行爲ニ因テ取得スヘキ權利ヲ制限スルヲ以テ之ニ效力ヲ與ヘサルカ如シ以上停止條件付法律行爲ニ付キ述フル所ハ解除條件付法律行爲ノ場合ニモ之ヲ適用スルコトヲ得ヘシ解除條件ニ因リ利益ヲ受クヘキ人ハ解除條件ノ成否未定ノ間其利益ノ發生ヲ停止セララル、モノナリ解除條件ハ法律行爲ノ效力ヨリ見レハ消滅ノ前提ナルモ其消滅ニ因テ生スヘキ利益ヨリ見レハ發生ノ前提ナルコト明ナレハナリ例ヘハ權利ノ移轉カ解除條件ニ繫ルトキハ條件トシテ指定セラレ、未來ノ事實ハ權利移轉ノ效力ヲ消滅

スルノ前提タルト同時ニ其消滅ニ因ル權利回復ヲ發生スルノ前提ナリ即之ニ因リ不利益ヲ受クル人ニ取リテ一旦發生シタル效力ノ消滅ヲ未來ノ事實ニ繋ラシムル解除條件ト爲ルヘキモノハ其利益ヲ受クル人ニ取リテハ其利益ト爲ルヘキ效力ノ發生ヲ未來ノ事實ニ繋ラシムル停止條件ト爲ルヘキモノナリ故ニ前ニ停止條件ニ付キ述フルト同一ノ理由ニ基キ反對ノ當事者カ解除條件ニ因テ享受スヘキ利益ト牴觸スル行爲ヲ爲ストキハ損害賠償ノ責任ヲ生スルノ外其利益ヲ廢滅シ又ハ制限スル範圍内ニ於テ其行爲ヲ無効トスヘキモノナリ以上説明スル所ニ依リ考フレハ條件ノ成否未定ノ間ニ於ケル法律關係ハ當事者間ニノミ效力ヲ有スル債權關係ニ非ス即未來ノ法律關係ヲ保全スル目的ノ爲メニ之ト牴牾スヘキ行爲ヲ無効ヲラシムルノ點ニ於テハ保全セララルヘキ法律關係ト同シク絶對ノ效力ヲ保有スヘキモノナリ

條件ノ成否未定ノ間ニ於ケル法律關係ハ其成就ニ因テ生スル法律狀態ヲ保全スルノ目的ヲ以テ創成セララル、モノナリ條件ノ成就ニ因テ生スヘキ利益カ其成否未定ノ間ニ在テハ果シテ生スヘキヤ否ヤ不確定ノ狀態ニアリ之ト牴觸ス



ヘキ行爲ハ條件ノ成就シタル場合ニ於テハ眞實ニ之ヲ害シタルモノト爲ルモ條件カ成就セサルトキハ害セラルヘキ目的ヲ缺如スルニ至ルヘシ故ニ條件ノ成否未定ノ間ニ於ケル法律關係ニ與フヘキ保護ハ假定的ナリ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ相手方ノ希望スル利益ヲ害スヘキ行爲カ無効トセラレ又ハ損害賠償ノ事由ト爲ルハ條件ノ成就ニ因テ其利益ヲ生スヘキコトカ確定シタルコトヲ前提トスヘキモノナルヤ言フ俟タス

條件ノ成就ニ因テ生スヘキ利益ヲ害スヘキ處分行爲カ無効ト爲ルモ之ニ因テ生シタル法律狀態カ他人ヲシテ完全ニ權利ヲ取得セシメ爲メニ希望シタル利益ヲ廢滅スルコトアルハ自明ノ理ナリ占有ノ效力ニ因テ生スヘキ權利ノ創設及喪失カ條件付權利者ノ希望ヲ空フスルニ至リタル場合ノ如キハ其適例ナリ

三、 條件付權利義務ハ一種ノ法律上ノ權利義務ナリ故ニ一般ノ規定ニ從ヒ之ヲ處分、相續、保存又ハ擔保スルコトヲ得ヘシ

一般ノ規定ニ從テ之ヲ處分スルコトヲ得ルカ故ニ當事者ハ生前行爲又ハ死後行爲ヲ以テ其權利ヲ他人ニ讓渡シ其上ニ他物權ヲ設定シテ之ヲ債權ノ擔保ニ

供シ又ハ之ヲ拋棄スルコトヲ得一般ノ規定ニ從テ之ヲ相續スルコトヲ得ルカ故ニ其死亡シタル場合ニ於テハ其權利義務ハ當然相續人ニ於テ之ヲ承繼ス一般ノ規定ニ從ヒ之ヲ保存スルコトヲ得ルカ故ニ當事者ハ法律上ノ權能ノ行使トシテ其權利ノ廢滅ヲ防遏スル爲メ必要ナル一切ノ行爲ヲ爲スコトヲ得ヘシ例ヘハ假登記ヲ爲シ又ハ時効ヲ中斷スル爲メ必要ナル措置ヲ爲スカ如シ一般ノ規定ニ從ヒ擔保スルコトヲ得ルカ故ニ當事者ハ物上擔保又ハ對人擔保ニ依リ其權利ヲ確保スルコトヲ得條件付權利義務ヲ處分、相續、保存又ハ擔保スルニ付テハ條件ノ成就ニ因テ發生スヘキ權利義務ノ處分、相續、保存又ハ擔保ニ關スル規定ニ從フヘキモノナリ例ヘハ條件ノ成就ニ因リ取得又ハ回復スヘキ權利カ不動産ナルトキハ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ之カ保全ヲ目的トスル權利ヲ處分スルニ付テモ登記ヲ爲サ、レハ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルヘク若シ條件ノ成就ニ因テ生スヘキ權利義務カ承繼ヲ許サ、ルモノナルトキハ條件ノ成否未定ノ間ニ於テモ之ニ對當スル條件付權利ヲ相續スルコトヲ得サルカ如シ



四、條件ノ成就ニ因リ不利益ヲ受クヘキ者カ故意ニ條件ノ成就ヲ妨クルハ不當ニ相手方ノ利益ヲ害スルモノナリ故ニ一般ノ規定ニ從ヒ損害賠償ノ責任ヲ生スヘキヤ勿論ナリ此場合ニ於テ相手方ハ猶ホ一種特別ナル救濟方法ニ依リ其利益ヲ完フスルコトヲ得即相手方ハ其條件ノ成就セラル、ニ拘ハラズ之ヲ成就シタルモノト看做スコトヲ得是レ條件ノ成就ニ因テ生スヘキ利益ヲ保全シ其權利ヲ確實ナラシムル爲メ特ニ附與セラレタル權能ナリ此點ニ付テハ前款ニ説明ヲ與ヘタルヲ以テ茲ニ贅セス

第二項 條件ノ成就及不成就ニ因テ生スル效力

一、條件カ成就セサルトキハ條件ニ繫ルヘキ法律上ノ效果ハ發生セス即停止條件カ成就セサルトキハ停止セラレタル效力ノ發生セサルコトカ確定シ全ク法律行為ヲ爲サ、リシト同一ノ状態ニ復歸ス解除條件カ成就セサルトキハ既ニ發生シタル效力確定シ撤回スルコトヲ得サルモノト爲リ無條件ノ法律行為ヲ爲シタルト同一ノ状態ヲ生スルナリ孰レノ場合ニ於テモ之ニ依テ利益ヲ受ク

ヘキ當事者ノ期望ハ廢滅セラレ、ヲ以テ條件付權利義務ハ當然消滅スヘシ條件ノ成就セサルトキハ條件ノ成就ニ因リ發生スヘキ利益ヲ保全スルノ問題ヲ生セス故ニ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ當事者ノ一方カ條件ノ成就ニ因リ相手方ノ取得シ又ハ回復スヘキ權利ニ付キ爲シタル處分行爲ハ確定のニ效力ヲ有スルニ至ルヘク又條件付權利ノ爲メニ締約シタル擔保ハ總テ消滅ス

二、條件カ成就スルトキハ其條件ニ繫ルヘキ法律上ノ效力ヲ確定ス即停止條件カ成就スレハ其成否未定ノ間ニ於テ未タ發生セサリシ法律關係ヲ成立セシメ解除條件カ成就スレハ其成否未定ノ間ニ於テ存續スル法律關係ヲ消滅ス條件ノ成就ハ當然法律行為上ノ效力ヲ發生シ又ハ消滅スヘキモノニシテ當事者カ更ニ意思表示ヲ爲スニ因テ之ヲ發生シ又ハ消滅スルモノニ非ス(解除條件ノ成就ニ因ル效力ノ消滅ハ此點ニ於テ契約ノ解除ト異ナルコトニ注意スヘシ)條件ノ成就ハ直接ニ法律行為上ノ效力ヲ發生シ又ハ消滅スルモノニシテ之ニ因テ請求權ヲ發生シタル上其請求權ノ實行ニ因リ始メテ法律的效果ヲ完成スヘキモノニ非ス右ノ理由ナルヲ以テ法律行為上ノ效力ヲ發生シ又ハ消滅スル



ノ結果取得セラレ又ハ回復セラルヘキ權利ハ條件ノ成就ニ因テ直ニ之ヲ取得シ又ハ回復スヘキ人ニ歸屬ス而シテ法律行為カ權利ノ移轉ヲ目的トスルトキハ條件成就ニ因テ移轉ノ效力ヲ發生シ又ハ之ヲ消滅スルモノナルヲ以テ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ其權利ヲ有シタル當事者ハ相手方カ移轉ノ效力ヲ發生スルニ因テ權利ヲ取得シ又ハ移轉ノ效力カ消滅スルニ因テ權利ヲ回復スルト同時ニ之ヲ喪失セサルヲ得ス

條件ノ成就ニ因テ發生シタル法律上ノ效果ハ當事者ヲ羈束スルニ止マラス其性質上ヨリ論シテ絶體的ナルモノハ當事者以外ノ者ニ之ヲ對抗スルコトヲ得ヘキヤ言フ俟タサルナリ

條件ノ成就ハ何時ヨリ法律行為ノ效力ヲ發生シ又ハ消滅スヘキヤ凡ソ法律上ノ效果ハ其原因ノ完成シタル時ヨリ將來ニ向テ發生スルモノアリ其完成以前ニ遡及シテ發生スルモノアリ法律行為ノ效力ハ原因ノ完成シタル時ヨリ將來ニ向テ效力ヲ發生スルヲ原則トス之ヲシテ遡及效ヲ有セシムルハ當事者カ特ニ意思ヲ表示シタル時又ハ發生スヘキ效力ノ性質ヨリ觀察シテ之ヲ當然ト爲

ス場合ニ限ル條件成就ノ效果ハ條件成就ノ時ヨリ將來ニ向テ發生スルモノナリヤ又ハ法律行為ノ成立シタル時ニ遡及スヘキモノナリヤノ問題ヲ研究スルニ其效果ハ當然遡及效ヲ有スヘキ性質ノモノニ非サルヤ明白ナリ故ニ當事者カ別段ノ意思ヲ表示セサル以上ハ條件ノ成就ノ時ヨリ發生スルモノト論スルヲ至當トス是現行民法カ第二百二十七條ヲ以テ明ニ規定スル所ニシテ成就スル條件カ停止條件ナルト解除條件ナルトニ因テ區別ヲ存スヘキモノニ非ス獨逸民法ノ規定スル所ハ我民法ト異ナルコトナシ佛蘭西民法ハ此點ニ於テ全ク主義ヲ異ニシ條件ノ成就ハ法律行為ノ成立シタル時ニ遡及シテ效力ヲ發生スヘキモノト爲ス條件ノ成就ニ遡及效ヲ有セシムルハ停止條件付行為ヲ無條件ノ行為ト同一ナラシメ解除條件付行為ヲ初メヨリ成立セサリシ行為ト同一ナラシムルノ結果ヲ生シ停止條件ノ成就ニ因テ取得シタル權利ハ法律行為ノ成立シタル當時ニ於テ既ニ取得セラレタルモノト爲リ解除條件ノ成就ニ因テ回復セラレタル權利ハ始ヨリ回復シタル人ニ歸屬シ嘗テ他人ニ移付セラレタルコトナカリシモノト爲ルナリ此ノ觀念ハ佛法系ノ學說ノ勢力アリシ時代ニ於テ



ハ我國ニ於テモ一般ニ行ハレタルモノナレトモ今日ハ一般ニ事理ニ適セサルモノトシテ採用セラレズ現行法典カ近世ノ思想ニ基キ舊來ノ謬見ヲ打破シタルハ予ノ大ニ喜フ所ナリ

條件ノ成就ハ其成就ノ前ニ遡テ效力ヲ生セサルモ全ク以前ニ生シタル事項ニ影響ヲ及ホサルモノニ非ス

前ニ説明スルカ如ク法律ハ條件ノ成否未定ノ間ニ於テ條件ノ成就ニ因テ發生スヘキ利益ヲ保全スル爲メ一種ノ法律關係ヲ認メ其利益ヲ害スヘキ行爲ヲ禁止ス即當事者ノ一方カ相手方ヲシテ條件ニ繋ルヘキ權利ヲ取得シ又ハ回復スル事ヲ得サルニ至ラシメ又ハ之ヲ不完全ナル状態ニ於テ取得シ又ハ回復スルノ已ムヲ得サルニ至ラシムルトキハ損害ヲ賠償スルノ責任ヲ免ル能ハス又當事者ノ一方カ停止條件又ハ解除條件ノ成就ニ因リ相手方ニ歸屬スヘキ權利ヲ廢滅シ又ハ制限スヘキ處分行爲ヲ爲ストキハ之ヲ廢滅シ又制限スル範圍内ニ於テ其行爲ノ效力ヲ阻却ス而シテ損害賠償ノ義務ヲ負擔セシメ又ハ行爲ノ效力ヲ阻却スルコトハ條件ノ成就ニ因テ生スル利益ヲ保全スルニアルヲ以テ

條件ノ成就シタル時ニ於テ始メテ確定セラルヘキモノナリ即條件ノ成就前ニ在テハ條件付權利ヲ害スヘキ行爲ニ對スル制裁ハ未定ノ状態ニアルモノニシテ條件ノ成就ニ因テ初メテ確實ノモノト爲ル是レ即條件ノ成就ニ因テ前ニ發生シタル事實ニ連結セラルヘキ效果ヲ定ムルモノナリ殊ニ條件ノ成就カ前ニ爲シタル處分行爲ノ效力ヲ阻却スル場合ニ於テハ第三者カ當事者ノ一方ヨリ取得シタル權利ヲ消滅セシムルコト爲リ條件成就ノ效果ヲ遡及セシムルト同一ノ結果ヲ生ス條件成就ノ遡及效ヲ認ムル佛蘭西民法ノ規定ニ從ハハ此ノ如キ結果ハ原則ノ適用上當然生スヘキモノナリ然レトモ我民法ニ從ハハ此結果ハ第二百二十八條ニ依リ生スル法律關係ノ内容ト爲ルヘキモノニシテ條件ノ成就ニ連結セラルヘキ當然ノ效力ニ非ス

上記ノ如ク條件ノ成就カ前ニ發生シタル法律状態ニ影響ヲ及ホスハ第二百二十八條ノ規定ニ依ルモノナリ此規定ノ適用ヲ受ケサル場合ニ於テハ前ノ事實ニ因テ既ニ發生シタル效果ハ條件ノ成就ニ因テ變更ヲ受クルコトナシ例ヘハ偶然ノ事件ノ爲メニ法律行爲ヲ成立セシムル爲メ必要ナル前提カ既ニ消滅シタ



ルトキハ條件カ成就スルモ其效力ヲ發生スルコト能ハス又條件ノ成就前ニ於テ前權利者ニ歸屬シタル物(例ヘハ權利ノ目的)ハ條件ノ成就ニ因テ其權利カ新權利者ニ移付セラル、モ依然トシテ前權利者ニ屬シ之ヲ新權利者ニ交付シ又ハ其對價ヲ新權利者ニ償還スヘキモノニ非サルナリ

條件成就ノ效力ヲ遡及セシメサル原則ハ當事者カ別段ノ意思表示ヲ爲ストキハ之ニ適用セス元來條件ノ成就ヲ以テ遡及效ヲ有セサルモノト爲シタルハ一般ノ思想ヲ標準トシタルモノニシテ公益ニ基クモノニ非ス故ニ反對ノ意思カ表示セラル、トキハ之ニ從フヘキハ當然ナルモ當事者カ特ニ遡及セシムルノ意思ヲ表示シタルトキハ當事者ノ指定シタル時(法律行為ノ成立シタル時ヨリ可ナリ)マテ條件成就ノ效果ヲ遡ラシム故ニ條件ノ成就ニ因リ取得シ又ハ回復シ得ヘキ權利ハ其時ヨリ取得セラレ又ハ回復セラレタルト同一ノ效果ヲ生ス此效果ハ一切ノ事項ニ關シテ發生セシムルモ可ナリ或ル事項ニ關シテノミ定ムルモ可ナリ例ヘハ果實ノ取得又ハ危險ノ負擔ニ付キ遡及效アルモノト爲スカ如シ

當事者ノ意思表示ニ因リ條件ノ成就ニ遡及效ヲ有セシムルトキ其意思表示カ當事者ヲ羈束スルハ自明ノ理ナリ然ラハ之ニ依テ第三者ヲ拘束スルコトヲ得ルヤ獨逸民法ハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スヘカヲサルモノト爲ス我民法ニハ此ノ如キ明文ナシ故ニ此點ニ付キ疑ナキ能ハス然レトモ別段ノ明文ナキ以上ハ一般ノ法則ニ從フモノト解スル方妥當ナラン

遡及效ヲ有セシメントスル意思表示ハ何時之ヲ爲スコトヲ得ヘキヤ獨逸民法ニ從ヘハ條件付法律行為ノ内容トシテ之ヲ定ムルコトヲ要件トセリ我民法ニハ此ノ如キ明文ナキヲ以テ此點ニ付キ制限ナキモノト解シテ可ナリ

#### 第四款 假裝條件

假裝條件トハ條件ノ外觀ヲ有スルモ條件ノ實質ヲ具ヘサルモノヲイフ假裝條件ノ種類及其法律上ノ性質ヲ左ニ説明ス

第一 法律ノ規定ニ依テ法律行為上ノ效力ノ前提ト爲ルヘキ事項  
 條件ハ當事者ノ意思表示ニ依テ法律行為上ノ效力ヲ未來ノ事實ニ繋ラシムルモノナリ法律ノ規定ニ依リ法律行為ノ效力ヲ未來ノ事實ニ繋ラシムルハ條件



ニ非ス故ニ之カ爲メニ生スル不確定ノ状態ハ條件ニ關スル法則ニ依ルヘキモノニ非ス

第二 法律行爲上ノ效力ヲ確定シタル事實ニ繋ラシムル條款

條件ハ法律行爲上ノ效力ヲ不確定ナル事實ニ繋ラシムルコトヲ要ス效力ノ發生又ハ消滅ノ原因トシテ到來スルコト又ハ到來セサルコトノ確實ナル事實ヲ指定スルハ條件ニ非ス兩者共外觀ヲ同フスルモ法律上ノ性質ヲ異ニス

甲 既定條件

條件ハ客觀的ニ不確定ナルコトヲ要ス故ニ法律行爲上ノ效力ヲ既往ノ事實ニ繋ラシムルハ條件ニ非ス法律行爲ノ效力ヲ客觀的ニ確定シタル既往ノ事實ニ繋ラシムルヲ既定條件ト稱ス

既定條件ハ主觀的ニ確定シタルモノアリ主觀的ニ不確定ナルモノアリ何レノ場合ナルヲ問ハス之ヲ真ノ條件ト稱スルヲ得ス唯主觀的ニ不確定ナルトキ法律カ或ル關係ニ於テ之ヲ條件ト同一視スルニ過キス

法律行爲ニ既定條件ヲ付シタル場合ニ付テノ規定ハ第三百三十一條ニ之ヲ示

ス

第三百三十一條第一項ニ曰「條件カ法律行爲ノ當時既ニ成就セル場合ニ於テ其條件カ停止條件ナルトキハ其法律行爲ハ無條件トシ解除條件ナルトキハ無効トスト」既定條件ハ主觀的ニ確定ナルト不確定ナルトヲ問ハス法律行爲ノ當時既ニ成就シタルモノナリ停止條件ノ成就ハ元ト法律行爲上ノ效力ヲ確定的ニ發生スルモノニシテ解除條件ノ成就ハ法律行爲ノ效力ヲ確定的ニ消滅スルモノナリ法律行爲ノ當時停止條件カ既ニ成就シ居レハ法律行爲上ノ效力カ其當時ニ確定的ニ發生シタルモノナルヲ以テ法律上ノ效力カ停止セラル、ノ外觀ヲ具フルモ其實ヲ存セス故ニ法律行爲ヲ無條件ト爲ス法律行爲ノ當時解除條件カ既ニ成就シ居ルトイフハ法律行爲ノ成立ト同時ニ其效力カ消滅ストイフニ同シ是レ法律行爲カ初メヨリ效力ヲ發生セサルモノナリ故ニ其法律行爲ヲ無効ト爲ス

第三百三十一條第二項ニ曰「條件ノ不成就カ法律行爲ノ當時既ニ確定セル場合ニ於テ其條件カ停止條件ナルトキハ其法律行爲ハ無効トシ解除條件ナルト



キハ無條件トス<sup>ト</sup>即法律行為ノ當時停止條件ノ不成就カ確定スルトキハ法律行為的效力ノ永久發生セサルコトカ其時既ニ確定シ居レリ法律行為ノ當時解除條件ノ不成就カ確定シ居レハ其效力ノ消滅ヲ繫ラシムヘキ原因カ始メヨリ存セサルナリ故ニ前ノ場合ニ於テ法律行為ヲ無効トシ後ノ場合ニ於テ之ヲ無條件ト爲スハ當然ノ筋合ナリトス

右ノ如ク既定條件ハ眞ノ條件ニ非ス若シ條件トシテ指定セラレタル既定ノ事實カ當事者ノ爲メニ認識セラル、トキハ之ニ因テ法律關係ニ何等ノ影響ヲモ及ホスヘキモノニ非ス若シ其事實カ當事者ニ於テ認識セラレサルトキハ法律の效力ノ消滅ハ客觀的ニ確定セラル、モ主觀的ニハ未タ確定セラレス而シテ法律ハ主觀的ニ不確實ナル法律狀態ヲ客觀的ニ不確實ナル法律狀態ト同一視シ其狀態ノ繼續スル間ハ當事者ノ期望ヲ保護シ條件ノ成否未定ノ間ニ於ケルト同一ナル法律關係ヲ存スルモノトナス(第百三十一條第三項)

右ニ示シタル點ヲ除キテハ法律上ノ效力ヲ繫ラシムル既定條件カ主觀的ニ不確定ナルコトヲ理由トシテ條件付法律行為ト同一ノ效果ヲ發生セシムル

コトナシ就中既定條件カ主觀的ニ確定シタルトキ之ヲ條件ノ成就ト看做シテ條件付法律行為ニ關スル法則ニ從ハシムルカ如キハ法ノ許サ、ルトコロナリ即法律行為ハ初メヨリ無條件ナルカ又ハ無効ナルカ二者其一ヲ出テス事實カ當事者ニ知レタルトキ初メテ效力ヲ發生シ又ハ消滅スルニ非ス又之ニ因テ生シタル效果ヲ遡及セシムルニモ非ス事實ノ主觀的ノ確定ハ何レノ場合ニ於テモ法律行為ノ效力ト全ク無關係ナルコトヲ忘ル、勿レ

### 乙 必成條件

必成條件トハ法律行為的效力ヲ到來スルコトノ確實ナル未來ノ事實ニ繫ラシムルヲイフ人ノ死亡ヲ以テ效力ヲ發生シ又ハ消滅スルノ前提ト爲スカ如シ必成條件ハ條件ニ非スシテ期限ナリ

### 丙 不能條件

條件ハ可能ノ事項ヲ目的トスルコトアリ不能ノ事項ヲ目的トスルコトアリ不能ノ事項ヲ目的トスル條件ハ到底成就スルノ期ナキモノナリ若シ之ヲ停止條件ト爲ストキハ決シテ效力ヲ發生スル能ハス故ニ之ヲ付シタル法律行



爲ハ當然無効ナリ之ヲ解除條件ト爲ストキハ決シテ其効力ヲ消滅セラル、  
コトナシ故ニ之ヲ付シタル法律行爲ハ無條件ノ行爲ナリ(第一百三十三條)

### 第三 不法條件

條件ハ其内容適法ナルコトアリ不法ナルコトアリ不法ナル條件トハ法律上ノ  
効力ヲ強行法規又ハ公ノ秩序善良ノ風俗ニ反スル事項ニ繋ラシムルヲ謂フ例  
ヘハ汝若シ某顯官ヲ殺サハ金錢ヲ與ヘントイヒ某女ト同居セハ債務ヲ免除セ  
ントイフカ如シ不法ノ條件ハ法律行爲ノ任意條款トシテ無効ナルト同時ニ法  
律行爲全體ヲ無効ナラシムルモノナリ何トナレハ不法ノ條件ソレ自身ハ素ヨ  
リ強制セラルヘキ法律行爲ノ目的ニ非サルモ此ノ如キ條件ヲ付スルトキハ之  
ニ繋ルヘキ法律行爲ノ目的ヲ不適法ナラシムルノ結果ヲ生スレハナリ或ハ不  
法ノ條件ヲ付シタル行爲ハ無條件ナル行爲ト爲スコト正當ナリト論スル者ア  
リ此見解ハ條件ヲ以テ主タル法律行爲ト分離セラレタル別個ノ意思表示ト爲  
スニ非サレハ維持スルコトヲ得サルモノニシテ其不當ヤ言フ俟タス  
條件ト爲シタル事項カ單獨ニ考察シテ不法ニ非サルモ之カ爲メニ法律行爲ノ

目的カ違法ト爲ルコトアリ例ヘハ結婚ハ不法ノ事項ニ非ス然レトモ一定ノ人  
ト結婚スルコトヲ條件トシテ贈與ノ約束ヲ爲スハ公益ニ反スルカ故ニ不適法  
ノ目的ヲ有スルモノトイハサルヘカラス現行法ハ不法行爲ヲ爲サ、ルコトヲ  
條件トナシタル法律行爲ヲ無効ト爲ス蓋不法行爲ヲ爲サ、ルハ法律ノ命スル  
所ナリ不法行爲ヲ爲サ、ルコトヲ前提トシテ法律行爲上ノ効力ヲ發生シ又ハ  
消滅スルカ如キハ法律上當然遵守スヘキ限界ヲ超越セサルコトニ對シテ利益  
ヲ供與スルモノナリ此ノ如キ意思表示ニ効力ヲ與フルハ理性ト背馳シ一般ノ  
道德ノ程度ヲ卑フスルノ嫌アリ故ニ善良ノ風俗ニ反スル目的ヲ有スルモノト  
シテ之ニ効力ヲ與ヘサルナリ  
以上說示スル所ハ百三十二條ニ之ヲ示ス

## 第二節 期限

### 第一款 期限ノ本質及種類

一、期限トハ法律行爲上ノ効力ヲ到來スルコトノ確實ナル未來ノ時期ニ繋ラシ  
ムル任意附款ヲ謂フ



期限ニモ條件ト同シク二様ノ用例アリ即同一ノ文字ヲ以テ法律行為ノ條款ヲ指ス場合ト其條款ニ依リテ指定セラレタル時期ヲ指ス場合トアリ宜シク條件ニ付キ述ヘタルトコロト照合スヘシ

期限ハ任意附款ナリ即法律行為ノ内容ヲ組成スル條款ニシテ之ト分離セラレタル別個ノ條項ニ非ス又當事者ノ意思表示ニ依ラスシテ法律行為ノ效力ヲ制限スキ事項ヲ包含セス此點ニ關シテハ條件ニ關スル講義ヲ參酌スヘシ

期限ハ法律行為ノ效力ヲ未來ノ時期ニ繁ラシム而シテ其時期ハ必ス到來スヘキモノナリ即之ヲ豫定スルコトヲ得ルト得サルトノ差アルモ決シテ到來セサルモノニ非サルコトハ生活ノ經驗上明白ナルモノナリ期限ノ到來カ既ニ確實ナル以上ハ之ニ繁ラシメタル法律狀態モ必ス發生スヘキモノナルコト言フ俟タス

期限ハ直接ニ日時ヲ以テ定ムルコトアリ事實ニ依テ之ヲ指定スルコトアリ事實ヲ以テ指定スルトキハ其事實ノ到來カ必スヘキモノナルコトヲ要ス之ヲ必スヘカラサルトキハ法律行為上ノ效力ヲ其事實ノ到來ニ繁カラシムル條款ハ

期限ニ非スシテ條件ナリ例ヘハ單ニ法律行為ノ效力ヲ人ノ死亡ニ繁ラシムルハ期限ナリ然レトモ其一定ノ年齢ニ於テ死亡スルコトヲ效力ノ發生又ハ消滅ノ前提ト爲スハ條件ニシテ期限ニ非ス

二 期限ハ之ヲ分別シテ始期及終期ト爲ス若シ期限ヲ條件ノ例ニ從テ規定セハ始期ハ其到來ニ因テ法律行為ノ效力ヲ發生シ終期ハ其到來ニ因テ其效力ヲ消滅スルモノト爲スヲ至當トセン然ルニ現行法ニ於テハ終期ニ付テハ同一ノ規定ヲ存スルモ始期ニ付テハ外觀上之ニ異ナリタル規定ヲ存ス

民法第三百三十五條ニ「法律行為ニ始期ヲ付シタルトキハ其法律行為ノ履行ハ期限ノ到來スルマテ之ヲ請求スルコトヲ得ス」トアリ此條文ヲ文字通りニ解セハ始期ハ法律行為ノ履行ニ關スルモノニシテ其效力ノ發生ニ關スルモノニ非ス即始期ノ到來マテ停止セラル、モノハ履行ニシテ效力ニ非ス法律行為上ノ效力ハ法律行為ノ當時ニ發生シ始期ノ到來ニ因リ發生セラル、モノニ非ス唯其履行カ法律行為ノ當時ニ於テ未タ請求スルコトヲ得サル狀態ニ在リ始期ノ到來ニ因テ始メテ請求シ得ヘキモノト爲ルナリ是レ現行法ノ法文ノミヲ見レハ



至當ナル解釋ナルカ如シ然レトモ此ノ如ク解スルトキハ論理ノ牴觸ヲ生ス其然ル所以ハ左ニ示ストコロニ依リ明白ナラン

法律行為ニ債權關係ノ發生ヲ目的トスルモノト財産權(債權)ノ設定移轉ヲ目的トスルモノトアリ債權關係ノ發生ヲ目的トスル法律行為ニ始期ヲ付スルトキハ債權債務ハ法律行為ノ當時ニ發生シ其履行カ停止セラル、トイフハ至當ナラン既ニ成立シタル債務ヲ未來ノ時期ニ於テ履行スルコトハ債權關係ノ本質ナレハナリ又物權ノ設定又ハ物權若クハ債權ノ移轉ヲ目的トスル法律行為ニ始期ヲ付シタルトキ始期付法律行為ニ依リ法律行為ノ當時ヨリ其設定又ハ移轉ヲ目的トスル債權債務ヲ發生シ其債務ノ履行カ始期ノ到來マテ停止セラルトイフコトモ至當ナラン然レトモ法律行為ノ目的タル權利ノ設定又ハ移轉トイフ效力ヨリ觀察シテ其履行カ始期ニ繫ルトイフハ無意味ナリ即法律行為ノ目的タル物權設定又ハ權利移轉ノ效力ハ法律行為ノ當時既ニ發生シタルモ其履行カ始期ノ到來マテ停止セラル、トイフコトハ解スヘカラサルノ言ナリ是レ既ニ實行セラレタルコトヲ未來ニ實行スルトイフニ歸着シ甲某ハ昨年ノ

一月生レタルモ來年ノ二月マテハ母ノ胎内ヲ出テサルヘシトイフニ同シ要スルニ履行ノ停止ハ既ニ發生シタル債務關係ニ付テハ存在スルコトヲ得ルモ既ニ發生シタル權利ノ設定又ハ移轉ニ付テハ存在スルコトヲ得サルモノナリ故ニ權利ノ設定又ハ移轉ヲ目的トスル法律行為ニ始期ヲ付スルトキハ權利ノ設定又ハ移轉トイフ效力ハ法律行為ノ當時ニ於テハ未タ發生セス始期ノ到來ニ因テ初メテ發生スルモノナルコトハ疑ヲ容レス故ニ此ノ如キ始期付法律行為ニ於テハ當事者ノ目的トシタル法律行為ノ效力カ始期ノ到來マテ其發生ヲ停止セラル、モノタルヤ明白ナリ此ノ如キ法律行為カ成立シタルトキ權利設定又ハ權利移轉ノ債權カ發生シ其履行カ停止セラル、コトハ素ヨリ然リ乍去或ル效力ヲ發生スル債務ノ履行ヲ停止スルコトト其效力ノ發生ヲ停止スルコトトハ別異ノ觀念ナリ始期付法律行為ハ之ニ因テ成立スヘキ效力發生ノ債務ヨリ見レハ履行ヲ停止スルモノナルモ其效力自身ヨリ見レハ其發生ヲ停止スルモノナリ現行法ハ之ニ因テ成立スル債務ノ方面ヨリ觀察シテ始期ヲ履行ニ關スルモノト爲シタルモノニシテ其規定中ニハ債務ノ履行ニ因リ成立スヘキ效



力ノ發生ヲ停止スルノ觀念ヲ包含スルコトハ論理上明白ナリ故ニ予ハ始期ヲ以テ法律行為ノ履行及其效力ノ發生ヲ未來ノ時期ニ繋ラシムル條款ナリト解ス或ハ日期限ノ種類ハ法律ヲ以テ規定セラレタルモノナルヲ以テ效力ノ發生ヲ停止スヘキ始期ヲ認ムルハ不當ナルヘシト是レ事ヲ解セサル者ノ言ナリ予ハ敢テ法律ノ許サ、ル期限ヲ認ムルニ非ス履行ノ停止ハ當然效力發生ノ停止ヲ包含スルトイフニ過キス履行ヲ停止スヘキ始期ハ法律ニ於テ認ムルモ效力ノ發生ヲ停止スヘキ始期ハ之ヲ認メストイフハ恰モ家屋ハ來年建築スヘキモ其落成ハ今日ナルヘシトイフニ異ナラサルナリ言句ニ拘泥シテ事ノ實想ヲ顧ミサルモノトイフヘシ

終期ハ法律行為ノ效力ヲ消滅スヘキ條款ナリ是レ第三百三十五條第二項ノ明ニ規定スル所ニシテ別ニ説明ヲ要セス

三、期限ハ指定セラレタル時期ノ異ナルニ依リ之ヲ確定期限及不確定期限ト爲ス

確定期限ハ豫定シ得ヘキ期限ナリ換言セハ指定ノ當時ニ於テ既ニ日時ノ確定

シタルモノヲイフ直接ニ曆日ヲ定ムルモノハ確定期限ナルコト明白ナリ必ス一定ノ時ニ起ルヘキ事實ニ依テ之ヲ指定スルモノ亦同シ

二、不確定期限トハ豫定シ得ヘカラサル期限ナリ換言セハ必ス到來スヘキモノナルモ何時到來スルヤ前以テ知ルコトヲ得サルモノナリ人ノ死亡ヲ以テ履行ノ時期ト爲スカ如キハ其適例ナリ

羅馬法ニ於テハ不確定期限ヲ分別シテ「デニスインツェルツスクアンド」及「デニスインツェルツスアン」ト爲セリ茲ニ所謂不確定期限ハ前者ナリ後者ハ時期ヲ示スモ其時期カ不確實ナル事實ニ關連シテ指定セラル、ヲ以テ其到來スヘキヤ否ヤヲ豫知スルコト能ハサルモノナリ例ヘハ某カ丁年ニ達シタルトキトイフカ如シ某カ丁年ニ達スル時期ハ其人ノ生年月日ヲ詳ニスレハ直ニ之ヲ知ルヲ得ルモ其人カ其前ニ死亡セハ期限ハ到來スルコトナカルヘシ此ノ如キハ期限ノ外觀ヲ有スルモ其實質ヲ具ヘス法律上ヨリ論スレハ期限ニ非スシテ一種ノ條件ナルコト疑ナカルヘシ

四、法律行為ニハ期限ヲ附シ得ルヲ原則トス之ヲ付シ得サルハ法律の效力ノ性



質カ之ニ許サ、ルトキ及法律カ特ニ之ヲ禁シタルトキナリ條件ニ付キ説明シタル所ヨリ考フレハ條件ヲ附スルコトヲ許サ、ル法律行為ニハ原則トシテ期限ヲ付スルコトヲ許サ、ルモノト斷言スルコトヲ得ヘシ

### 第二款 期限ノ到來

一、期限ハ必ス到來スヘキモノナリ之ヲ到來シタルモノト爲スヘキヤ否ヤハ各場合ニ付キ當事者ノ意思表示ヲ解釋シテ之ヲ決定セサルヘカラス  
期日ヲ以テ之ヲ示シタルトキハ豫定セラレタル日時ノ到來ヲ以テ期限ノ到來ト爲ス期間ヲ以テ之ヲ定メタルトキハ其期間ノ滿了ヲ以テ期限ノ到來ト爲ス而シテ期間カ滿了シタルヤ否ヤハ第三百三十八條以下ノ規定ニ從テ之ヲ決ス事實ヲ以テ期限ヲ示シタルトキハ事實カ現ニ其發生シタル時ヲ以テ期限到來ノ時ト爲ス

二、期限ハ當事者ノ意思表示ヲ以テ指定シタル時ヨリ以前ニ到來スルコトアリ其場合左ノ如シ

#### 甲 期限ノ拋棄

期限ノ利益ヲ有スル者ハ之ヲ拋棄スルコトヲ得期限ノ利益ヲ有スル者カ之ヲ拋棄スルトキハ法律行為ノ期限ハ其時ニ到來シタルモノト爲ルナリ  
何人カ期限ノ利益ヲ有スルヤノ問題ハ法律行為ノ性質及當事者ノ意思ヲ探究シテ之ヲ決ヘスキモノニシテ一概ニ之ヲ論スルコトヲ得サルヘシ唯債權ヲ發生スル法律行為ニ付テハ法律ヲ以テ一ノ推定ヲ設ケ期限ハ債務者ノ利益ノ爲メニ定メラレタルモノト爲ス是一ノ推定ニ過キス故ニ反對ノ事實カ證明セラル、トキハ此ノ如キ斷定ヲ下スコトヲ得サルヤ明ナリ(第三百三十六條第一項)  
例ヘハ別段ノ意思カ現ハレサルトキハ債務者ハ期限前ニ辨濟ノ請求ヲ受クルコトナキト同時ニ期限前ニ辨濟ヲ爲スコトヲ妨ケス然レトモ債權者ノ爲メニモ之ヲ設ケタルコトカ明白ナルトキハ期限前ノ辨濟ヲ拒絕スルコトヲ得ヘシ

期限ノ利益ハ必スシモ當事者ノ一方ノミカ之ヲ有スルモノト限ラレサルナリ當事者雙方カ之ヲ有スルコトアリ債權關係ニ付テモ債務者ノミ之ヲ有スル場合ト債權者及債務者カ之ヲ有スル場合トアルハ明瞭ナルベシ此ノ如キ



場合ニ於テ雙方カ期限ノ利益ヲ拋棄セハ別ニ問題ヲ生セズ若シ一方ノミカ  
之ヲ拋棄セハ如何ナル效果ヲ生ズルヤ此場合ニ其者カ期限ノ利益ヲ失フベ  
キヤ明ナリ即債務者カ期限ノ利益ヲ拋棄セハ直ニ履行ヲ請求セラル、ニ至  
ルベキヤ言フ俟タス然レトモ之カ爲メニ相手方ヲシテ期限ノ利益ヲ失ハシ  
ムルモノニ非ス即債權者ハ債務者カ期限ヲ拋棄シタルヲ理由トシテ之ニ對  
シテ履行ノ請求ヲ爲シ得ルモ自ラ之ヲ拋棄セサル以上ハ債務者カ期限前ニ  
爲サントスル辨濟ノ提供ヲ拒ムコトヲ得ベシ(第百三十六條第二項)

乙 期限ノ喪失

左ニ掲タル場合ニ於テハ債務者ハ期限ノ利益ヲ失フ(第百七條)

- 一、破産ノ宣告ヲ受ケタルトキ
  - 二、擔保ヲ毀滅シ又ハ之ヲ減少シタルトキ
  - 三、擔保ヲ供スル義務ヲ負フ場合ニ於テ之ヲ供セサルトキ
- 第一號ニ示シタル場合ニ於テ若シ期限ノ利益ヲ保ツコトヲ得ヘキモノトセ  
ハ各債權ニ付キ期限ノ到來スル毎ニ辨濟スヘキモノト爲リ破産手續ノ進行

ヲ遅延セシムルト同時ニ之ヲ煩雜ナラシムノ虞アリ第二號第三號ニ示シタ  
ル場合ニ於テハ債務者ハ債權者カ自己ニ信用ヲ與ヘタル根據ヲ滅スヘキ行  
爲ヲ爲シタルニ外ナラス故ニ法律ハ此等ノ場合ニ於テ債務者ヲシテ期限ノ  
利益ヲ主張スルコトヲ得サラシム  
右ノ外各種ノ債務ニ付キ特ニ期限ノ利益ヲ失ハシムル場合アリ其説明ハ各  
論ニ屬スルヲ以テ茲ニ贅セス

第三款 期限付法律行為ノ效力

期限付法律行為ノ效力ハ條件付法律行為ト同シク之ヲ二個ノ時代ニ分別シテ論  
スルコトヲ得ヘシ期限到來前ニ於ケル效力及期限ノ到來ニ因ル效力是ナリ  
第一 期限到來前ニ於ケル效力

期限ハ到來ノ確實ナルモノナリ故ニ期限到來前ノ法律狀態ハ條件到來前ノ法  
律狀態ト異ナリ不確實ナルモノニ非ス然レトモ法律の效力カ期限ニ繫ルトキ  
ハ其到來ニ因テ利益ヲ受クヘキ人(期限ノ利益ヲ有スル人ト混スル勿レ)カ一ノ期望ヲ有シ其希望  
カ保護セラル、點ハ法律的效力カ條件ニ繫ル場合ト異ナルコトナシ唯其期望



カ確實ナルト不確實ナルトノ差アルノミ今期限前ニ於ケル效力ヲ始期付法律行為ト終期付法律行為トニ分別シテ左ニ之ヲ説明ス

甲 始期付法律行為ノ效力

始期ハ法律行為ニ因テ既ニ發生シタル債務關係ニ付テハ其履行ヲ停止シ其目的トスル主タル效力(物權ノ設定、物權ノ移轉等)ニ關シテハ其效力ノ發生ヲ停止スルモノナリ

期限カ履行ヲ停止スルトイフハ債權カ既ニ發生シタルコトヲ意味ス債權カ既ニ發生シテ其履行カ停止セラル、ハ債權ノ存續スル狀態ナリ其間ニ於ケル效力ハ純然タル債權ノ效力ナリ債權ノ效力ハ債權編ニ於テ之ヲ規定ス故ニ茲ニ之ヲ論スルノ必要ヲ見サルナリ

期限カ效力ノ發生ヲ停止スルト云ヘルハ法律行為ノ目的トシタル效果カ未タ實在セサルコトヲ意味ス即チ期限ノ到來ニ因テ權利ヲ發生スヘキ場合ニ於テハ其權利ハ未ダ取得セラレス然レトモ之ニ付テ確實ナル期望ヲ存ス停止條件付法律行為ニ因テ存在スル不確實ナル期望カ第三百三十五條第一項ニ

依リ保護ヲ受クルコトハ前ニ説明セリ期限付法律行為ニ因テ存スル期望ニ對シテモ同様ニ保護ヲ與フヘキモノナリヤ否ヤ法律ハ此點ニ付何等ノ規定ヲモ爲サ、ルヲ以テ明文ニ據テ斷案ヲ下スヲ得サルヘシ然レトモ條件ノ成否未定ノ間ニ於ケル不確實ナル期望ニ對シテ與フヘキ保護カ期限ノ未タ到來セサル間ニ於ケル確實ナル期望ニ對シテ拒絕セラル、トイフハ奇異ナリ勿論解釋ニ依リ兩者同一ニ保護セラル、モノト論スルノ至當ナルヤ言フ俟タス

乙 終期付法律行為ノ效力

終期ハ其到來ニ因テ法律行為ノ效力ヲ消滅スルモノナリ即其到來セサル間ハ法律行為ノ效力存續ス然レトモ其效力ハ未來ニ於テ消滅スヘキコト確實ナルモノナリ而シテ終期ハ法律行為上ノ效力ヨリ見レハ終期ナルモ之ニ因テ發生スヘキ利益ヨリ見レハ始期タルコト明ナリ故ニ終期ノ到來ニ因テ利益ヲ受クヘキ人ハ始期ノ到來ニ因テ利益ヲ受クルト同一ニ保護セラル、ハ當然ナリ



## 第二 期限ノ到來ニ因ル效力

六八〇

始期ノ到來ハ法律行爲ノ目的トシタル效力ヲ發生シ又法律行爲ニ因テ既ニ發生シタル債權ヲ行使シ得ヘキモノト爲ス終期ノ到來ハ法律行爲ニ因テ發生シタル效力ヲ消滅ス

期限カ法律行爲上ノ效力ヲ發生又ハ消滅スヘキ場合ニ於テハ其到來ニ因テ當然且直接ニ其效果ヲ發生スルコト並ニ其效果カ絶體的ナルヲ得ルコトハ條件ノ成就ニ因ル場合ト異ナルコトナシ期限ハ條件ト同シク遡及效ヲ有セス而シテ條件ハ當事者ノ意思ニ依リ遡及效ヲ有セシムルコトヲ得ルモ當事者ノ意思ニ因テ期限ニ遡及效ヲ有セシムルコトハ在リ得ヘカラサルコトナリ發生スルコトノ確實ナル效果ヲ期限前ニ發生セシムルトイフハ期限ヲ付セストイフニ同シケレハナリ

## 第三編 期間

### 第一章 期間ノ觀念

一時ノ觀念ハ一切ノ事物ニ隨伴スルモノニシテ法律現象ヲ考察スルニ當テモ

之ヲ度外ニ置クコトヲ得ス法律上ノ效果ノ内容カ時ニ依テ限定セララル、コトアリ權利ノ始期終期又ハ存續期間カ法律若クハ意思表示ヲ以テ指定セララル、カ如シ又事實カ法律上ノ效果ヲ發生スルニ付之ニ伴隨スヘキ時カ必要ナル要素ト爲ルコトアリ此場合ニ於テ時ソレ自身ハ法律事實ニ非サルモ法律事實ノ内容ヲ形成スルモノタルヤ明ナリ即一定ノ法律上ノ效果ヲ釀成スル爲メニ或ル事カ一定時若クハ一定ノ時間内ニ起リタルコト又ハ或ル状態カ一定ノ時間繼續スルコトヲ必要トスルカ如シ

法律上ノ效果ニ關係アル時ハ法律、官廳ノ命令(裁判上)又ハ當事者ノ意思表示(法律行爲)ヲ以テ之ヲ指定ス

指定セラレタル時ハ一定時ナルコトアリ一定時ヨリ一定時ニ至ルヘキ限定時間アルコトアリ後者ヲ期間ト稱ス

二、期間カ法律的效果ヲ發生スヘキ事實ニ連結セララル、場合ニ於テ其事實ニ對シテ有スル關係ハ三箇ノ體様ニ於テ現ハル、モノナリ一ニ曰事實カ一定ノ期間内又ハ一定ノ期間後ニ發生スルコトヲ要件ト爲ス例ヘハ取消ノ意思表示ハ



追認シ得ベキ時ヨリ一定ノ期間内ニ之ヲ爲スニ非サレハ効力ヲ生セス取消得ベキ行爲ニ對スル追認ノ意思表示ハ無能力ノ狀態カ繼續スルノ間ハ有効ニ之ヲ爲スコトヲ得ス婚姻ノ解除又ハ取消ノ日ヨリ三百日以内又ハ婚姻成立ノ日ヨリ二百日後ニ出生ノ事實アルトキハ生レタル子ヲ婚姻中ニ懐胎シタルモノト推定シ民事ノ判決ニ對スル控訴ハ判決ノ送達前ナルコトヲ得ス又判決ノ送達ヨリ一定ノ期間内ナルコトヲ要スルカ如シニ曰事實ノ發生シタル時ヨリ一定ノ期間ヲ經過スルコトヲ効力發生ノ必要ナル前提ト爲ス例ヘハ法律行爲ニ始期ヲ附シタルトキ一定ノ期間ノ滿了時ヲ以テ始期ト爲シ判決ノ確定ヲ一定ノ期間ニ繋ラシムルカ如シ三ニ曰一定ノ狀態カ一定ノ期間繼續スルコトヲ効力發生ノ要件ト爲ス例ヘハ一定ノ期間占有スルニ因テ權利ヲ取得シ一定ノ期間權利ヲ行使セサルニ因テ之ヲ消滅スルカ如シ時効ハ此部類ニ屬スル最モ重要ナルモノナリ

右説述スル三箇ノ體様ハ期間ト事實トノ關係ニ付テ存在スルモノニシテ期間其モノヲ性質ニ依テ區別スルモノニ非ス故ニ或ハ事實ヨリ見テ一ノ種類ニ屬

スヘキ期間カ見地ヲ異ニスルニ因リ他ノ種類ニ列セラル、コトヲ得ベキハ當然ナリトス

三、 期間ハ之ヲ分テ豫定期間及時効期間ト爲ス豫定期間ハ法律上固定セラレタル期間ニシテ中斷又ハ停止ニ因テ之ヲ伸長スルコトヲ得ス時効期間ハ法律上中斷又ハ停止ニ因テ伸長スルコトヲ得ベキ期間ナリ豫定期間ノ經過ニ因テ權利ヲ消滅セシムルハ法律カ權利ノ速ニ行使セラレンコトヲ欲スルカ爲メニ權利ノ存續期間ヲ限定シタルニ由ルナリ故ニ其期間内ニ權利カ行使セラレサルトキハ假令ヘ行使カ不能ナルモ之ヲ消滅スベシ又之ニ依テ裁判ヲ受クルニ當テ之ヲ援用スルコトヲ必要トセス反之時効期間ノ經過ニ因テ權利ヲ消滅スルハ權利ノ存續期間ヲ定メタルカ爲メニ非ス永久存續スベキ權利カ永ク行使セラレサルニ由テ消滅ニ歸スルナリ故ニ豫定期間ト其取扱ヲ異ニスルナリ

正確ニイヘハ權利ノ消滅ニ關スル豫定期間ト時効期間ノ區別ハ消滅セシムヘキ權利ノ性質ニ因テ生スルモノナラン故ニ消滅セシムヘキ權利ノ性質上ヨリ論シテ豫定期間ニ屬スヘキモノ、内時効ノ規定(殊ニ中斷、停止ニ關スル規定)ニ依ラシムルコ



トヲ必要ト爲ス場合ニ於テハ豫定期間タルノ性質ヲ失ハシメスシテ必要ノ程度ニ限リ之ヲ時効ノ法則ヲ適用スル方至當ナルヘシ然ルニ現行法ニ於テハ性質上豫定期間ニ屬スルモノト雖モ時効ノ法則ニ依テ支配スルノ必要アルモノハ總テ之ヲ時効期間ト爲ス例ヘハ民法第二百二十六條第七百五十九條第三項ニ定メタル期間ノ如キハ元來法律ヲ以テ存續期間ヲ定メタル權利ヲ消滅セシムルモノナレハ其性質上ヨリ論スレハ豫定期間ナルヘシ然レトモ法文ニハ明ニ時効ニ因テ消滅スヘキモノト爲ス反之民法第十九條ニ依リ無能力者ノ相手方ノ定メタル期間第七百八十六條ニ定メタル取消權行使ノ期間ノ如キハ其性質上ヨリ見ルモ法律ノ明文ヨリ見ルモ純然タル豫定期間ナリ

### 第一章 期間ノ計算法

一 期間ヲ指定スルニ二箇ノ方法アリ第一ノ方法ハ之ヲ示スニ曆法ニ定メタル年月日若クハ時ヲ以テスルニアリ午後四時マテ九月十日マテ十二月マテ明治四十年マテトイフカ如シ此等ノ場合ニ於テハ別ニ法律ヲ以テ其意義ヲ示スノ必要ナカルヘシ時ヲ以テ示ス場合ニ於テハ全ク疑ノ餘地ヲ存セサルヘク年月

ヲ以テ示シタル場合ニ於テモ生活ノ經驗ニ依リ定マリタル意義アリ別段ノ意思アリト認ムヘカラサルトキハ之ニ從フヘキコト勿論ナリ即曆日ヲ以テ示セハ其日ノ終點ヲ以テ期間ノ滿了ト爲シ曆法ニ依ル月又ハ年ヲ示セハ其月又ハ年ノ最終日ノ終點ヲ以テ期間ノ滿了ト爲ス此ノ如ク解スルコトヲ得サルハ期間ヲ定メタル者ニ之ト異ナレル意思アルコトヲ推知スルコトヲ得ヘキ場合ニ限ル例ヘハ外國ノ事情ヨリ觀察シ又ハ取引慣例ニ從テ指定セラレタル日ノ前日又ハ月ノ前月ノ終點ヲ以テ期間ノ滿了時ト認ムルヲ相當トスル場合アルカ如シ第二ノ方法ハ一定ノ起點ヲ定メテ經過スヘキ時間數ヲ示シ其經過ニ因テ到來スヘキ時期ヲ以テ期間ノ滿了ト爲スニアリ此場合ニ於テモ其期間ヲ指定シタル法令官廳ノ命令又ハ法律行為ヲ以テ明ニ計算ノ方法ヲ示セハ之ニ從フヘキコト勿論ナリ又特ニ之ヲ明示セサルトキト雖モ之ヲ解釋シテ其意ノ在ル所ヲ探究シテ之ヲ明ニスヘキハ當然ナリ其意ノ在ル所ヲ詳ニスル能ハサルトキハ民法ノ規定ニ從フ(第百三十八條)

二 一般ノ場合ニ共通スヘキ期間ノ計算法ハ民法第三百三十九條以下ニ之ヲ規定



ス期間ノ計算ニ關スル民法ノ規定ハ三箇ノ場合ニ之ヲ分別シテ説明スルコトヲ得ヘシ時ヲ以テ示シタル場合及日、週、月又ハ年ヲ以テ示シタル場合はナリ  
甲 時ヲ以テ示シタル場合

時ヲ以テ示シタルトキハ自然計算法ニ因ルヘキモノナリ即期間ノ起點ヲ以テ計算ノ起點ト爲シ之ヨリ算定シテ指定ノ時數ノ經過シタル時ヲ以テ滿了時ト爲ス詳説セハ正確ニ期間ノ起點ト爲ルヘキ時又ハ時ノ區分ヲ以テ起算點ト爲シソノ時刻ヨリ指示セラレタル時數ヲ計算シテ得タル時又ハ時ノ區分ヲ以テ期間ヲ滿了スヘキモノト爲ス(第九三條)

乙 日、週、月、年ヲ以テ示シタルトキ

此場合ニハ自然計算法ニ依ラス法律ヲ以テ之ト異ナリタル計算法ヲ定ム此計算法ヲ自然計算法ニ對シテ法定計算法トイフ  
民法ニ定メタル法定計算法左ノ如シ

(イ) 期間ハ曆日ヨリ初マリテ曆日ニ終ル即一曆日ノ端數ハ之ヲ全日ト爲スカ又ハ之ヲ除却セサルヘカラス一曆日ノ一部分ト他ノ一曆日ノ一部分トヲ合

セテ一日ト計算スルカ如キハ之ヲ許サ、ルナリ

(ロ) 期間ノ起點カ午前零時ナルトキハ期間ノ初日ヲ算入ス即チ期間ノ初日ヲ起點トシテ指定ノ時間ヲ計算スルナリ此場合ニ於テハ期間ノ起點ト計算ノ起點トノ間ニ差異ナシ

其他ノ場合ニ於テハ期間ノ初日ハ之ヲ算入セス即チ期間ノ起點ト爲ルヘキ時期カ午前零時以後ノ時ナルトキハ其日ニ端數ヲ生スヘシ若シ自然計算法ニ依リ期間ノ起點ヲ計算ノ起點ト爲ストキハ其時刻ヨリ翌日ノ同時刻迄ヲ全一日ト計算スヘキナリ然レトモ法律ハ前示ノ如ク之ヲ許サス故ニ期間ノ起點ト爲ルヘキ日ヲ全一日トシテ計算スルカ又ハ之ヲ除却セサルヘカラス現行法ハ之ヲ計算ヨリ除却シ翌日ヨリ起算スヘキモノト爲ス即チ期間ノ起點ト計算ノ起點トカ異ナルナリ例ヘハ婚姻ノ日ヨリ三百日トイヒ判決ノ送達ヨリ三十日トイヘハ婚姻カ午前零時又ハ判決カ午前零時ナリト假定セハ其日ヲ起點トシテ計算ヲ爲シ得ルモ婚姻又ハ判決カ午前九時ニ效力ヲ生シ又ハ送達セラレタリトセハ其日ハ計算ヨリ除却セラレ翌日ヨリ三百日又ハ



三十日ノ時間ヲ計算ス(第百四)

(ハ) 期間ノ末日ノ終了ヲ以テ期間ノ滿了ト爲ス前段ニ示シタル如ク期間ノ初日又ハ翌日ヨリ指定ノ日、週、月又ハ年數ヲ計算シテ到達スヘキ日ハ即チ期間ノ末日ナリ期間ノ終點ハ此日ノ何レノ時間ナリヤ短縮シテ午前零時ト爲スヘキヤ延長シテ午後十二時ト爲スヘキヤ期間ノ初日ニ於ケル端數ヲ除却スル主義ヨリ云ヘハ末日ノ終了時ヲ以テ終點ト爲スヲ當然トス故ニ曰ク期間ノ末日ノ終了ヲ以テ期間ノ滿了ト爲ス(第百四)

期間ノ末日カ大祭日、日曜日其他ノ休日ニ當ルトキハ其日ニ取引ヲ爲サ、ル慣習アル場合ニ限り期間ハ其翌日ヲ以テ滿了ス爰ニ慣習ト云フハ素ヨリ慣習法ノ意ニ非ス意思ヲ解釋スルノ效用アル慣例ナリ此ノ如キ慣例アルトキ其日ニ權利ヲ實行シ又ハ義務ヲ履行セサルヘカラスト爲スハ失當ナリ請求又ハ履行ヲ爲サ、ルニ因リ期間ヲ經過シタルモノト爲シ之カ爲メニ權利ヲ喪失セシメ又ハ責任ヲ負擔セシムルモノト爲スハ慣習ニ反シタル行爲ヲ爲スコトヲ必要トスルモノニ外ナラス此ノ如キハ期間ヲ設ケタル旨趣ニ非サ

ルコト一點ノ疑ヲ容レズ故ニ前上ノ如ク規定ス(第百四)外國ノ法制ニハ末日カ日曜日及國祭日ニ當ルトキハ總テ之ヲ計算ヨリ除却スヘキモノトシ、我國ニ於ケルカ如ク其日ニ取引ヲ爲サ、ル慣例アルトキハトイヘル制限ヲ置カス是レ彼我習慣ノ異ナルノ致ストコロナリ即チ我國ニ於テハ日曜又ハ祭日ト雖モ一般ニ取引ヲ爲ス之ヲ爲サ、ルハ寧ロ例外ナリ外國ニテハ取引ヲ爲サ、ルカ原則ニシテ取引ヲ爲スハ例外ナリ故ニ一ハ此慣例アル場合ヲ特別ト爲シ一ハ當然此習慣アルモノトシテ規定ヲ設ケタルナリ

期間ノ終點ヲ以テ期間ヲ滿了スヘキモノト爲ス法則ハ法令又ハ慣例ニ依リ取引時間ヲ制限スル場合ニ之ヲ適用スルコトヲ得サルハ明ナリ例ヘハ商法第二百八十三條ニ從ヘハ法令又ハ慣習ニ依リ取引時間ノ定メアルトキハ其取引時間内ニ限り債務ノ履行ヲ爲シ又ハ其履行ノ請求ヲ爲スコトヲ得トアリ此場合ニ該當スルトキハ期間ノ終了時カ其取引時間ノ終了時ト爲ルヘキハ當然ナラン同一ノ理由ニ依リ若シ官衙ノ受付時間カ執務時間内ニ限ラルルトキハ其時間ノ終點カ期間ノ終了ト爲ルヘシ(今日ハ官衙ニ宿直アリテ執務時間外ト雖モ急速ヲ要ス)



ル書類ヲ受付スルヲ以テ實際ニ於テハ此ノ如キ結果ヲ生セス

(ニ) 期間ヲ定ムルニ日ヲ以テシタルトキハ指定ノ日數ヲ計算シテ其末日ヲ定ム此場合ニ付テハ別ニ説明ヲ要セス

(ホ) 期間ヲ定ムルニ週月又ハ年ヲ以テシタルトキハ曆ニ從テ之ヲ算ス期間ヲ定ムルニ週月又ハ年ヲ以テスル場合ニ二個ノ計算法アルヘシ一ハ日ニ換算シテ末日ヲ定ムルニアリ一ハ曆ニ從テ之ヲ算定スルニアリ現行民法ハ日ニ換算スル主義ヲ斥ケ曆ニ從フコト、セリ曆ニ從テ計算スルニ付キ起算點ト爲ルヘキ日ハ(ロ)ニ示スカ如ク常ニ期間ノ初日又ハ其翌日ナリ然ラハ此日ヨリ起算シテ曆ニ從テ計算セハ如何ナル日ハ末日ト爲ルヘキヤ若シ週月又ハ年ノ初日(日曜日、一日)又(カ)起算日ナラハ週月年ノ末日カ常ニ期間ノ末日ト爲ルヘキコト明ナリ若シ期間カ週月年ノ中途ヨリ初マルトキハ其日ヨリ指定シタル週月又ハ年數ヲ計算シ最後ノ週月又ハ年ニ於テ其起算日ニ應當スル日ノ前日ヲ以テ期間ノ末日ト爲ス例ヘハ明治三十七年九月十一日ヨリ起算シテ三年ト云ヘハ明治四十年ノ九月十日カ期間ノ末日ナリ九月十一

日ヨリ起算シテ二月トイヘハ十一月十日カ期間ノ末日ナリ木曜日ヨリ起算シテ一週間トイヘハ次週ノ水曜日カ期間ノ末日ナリ即チ此等ノ日ノ終點カ

(ハ)ニ述ヘタル法則ニ依リ期間ノ滿了時ト爲ルナリ

期間ヲ示スニ週ヲ以テシタルトキハ常ニ最終ノ週ニ應當日アルヘキコト明ナリ然ルニ月又ハ年ヲ以テ之ヲ定メタル場合ニ於テハ最後ノ月ニ應當日ナキコトアリ月ニ大小ノ別アリ年ニ平閏アレハナリ此ノ如キ場合ニ於テハ最後ノ月ノ末日ヲ以テ期間ノ滿了スヘキ日ト爲ス例ヘハ八月三十一日ヨリ起算シテ三月トイフトキハ最後ノ月タル十一月ニ之ニ應當スヘキ日ナシ閏年ノ二月二十九日ヨリ一年ト云フトキハ最後ノ月タル翌年ノ二月ニ之ニ應當スヘキ日ナカルヘシ故ニ何レモ最後ノ月十一月末日即チ三十日又ハ二月二十八日ヲ以テ期間ヲ滿了スヘキモノトス

三、前ニ說示スル所ニ依リ明ナルカ如ク現行民法ニ於テハ月又ハ年ヲ以テ期間ヲ定ムル場合ニハ日ヲ以テ單位ト爲スカ故ニ月ノ端數又年ノ端數ハ之ヲ除却セス又之ヲ全月又ハ全年トシテ計算スルコトナシ特ニ此計算法ヲ不便トスル



W324.1  
H66  
1

トキハ法令又ハ法律行爲ヲ以テ他ノ方爲ヲ定ムルコトヲ得ヘキハ勿論ナリ年  
齡ノ計算法ニ付テハ明治六年二月五日布告第三六號ニ特別ノ法則アリテ曆法  
ニ定メタル月ヲ以テ單位ト爲シ計算ノ起點トナルヘキ出生ノ月ト其終點ト爲  
ルヘキ最後ノ月ハ之ヲ全一月トシテ算入シ來リシカ卅五年十二月二日法律第  
五〇號ヲ以テ民法ノ計算法ヲ之ニ準用スルコトニ改正シタリ唯年齡計算法ニ  
於テハ初日ノ端數ヲ除却スルノ法則ニ依ラス出生ノ日ハ時刻ヲ問ハス全一日  
トシテ之ヲ算入ス年齡ノ計算法ニ民法ノ規定ヲ準用シタルハ法律的效果ニ關  
係ヲ有スル種々ノ點殊ニ成年期ヲ定ムルニ付正確ヲ期スルカ爲メニハ適當ナ  
ルモ實際ノ取扱上ヨリ云ヘハ頗ル不便ナリ第一舊法時代ニ生レタル人ハ其出  
生ノ月ハ戸籍面ニ記載シアレトモ其日ハ記載セラレス本人モ之ヲ知ラサル場  
合尠シトセス次ニ新法實施後ニ生レタル者ニ付テ云フモ棄兒ノ如キハ其出生  
ノ月ヲ知ルコトヲ得ルモ其日ヲ確知スルコトヲ得ス此等ノ點ヨリ考フレハ舊  
法必スシモ非ナリト斷言スルヲ得サルヘシ

民法總論(終)



最高裁判所図書館



000126178



