

大審院藏版

大審院民事判例要旨類集

中央大學發行

~~08/2/13~~
10/19
08
28/11
6

凡例

一 本書ハ明治二十四年裁判所構成法施行以後同四十年十二月ニ至ル十七年間本院判決録ニ登載シタル總般ノ判決例ニ就キ其要旨ヲ分類彙集シタルモノナリ

一 本書ハ判決要旨ヲ各法律ニ分類シ同一論點ニ付キ數多ノ判例アル場合ニ於テハ最近ノ判例ヲ標準トシ其同主旨ナルモノト相牴觸スルモノトヲ區別シ一見シテ現行ノ判例ヲ知ルノ便ニ供シ併セテ其變遷ヲ識ルノ資ト爲ス

(注意) 本項ニ所謂現行トハ明治四十一年一月ノ義ナリ故ニ本書所掲ノ判例ニシテ同月以後今日ニ至ルマテノ間既ニ變更セラレタルモノアリ本書ノ讀者ハ必ス昨四十一年一月以後ノ本院判決録ヲ參照セラレンコトヲ希望ス

凡例

- 一 判決要旨ハ簡潔ニシテ事件全體ノ關係ヲ知ル能ハス之ヲ知ラント欲セハ常ニ本院判決録ニ待タサルヘカラス故ニ本書ノ下段ニ於テ特ニ欄ヲ設ケ毎件其年、卷、頁ヲ附記シタリ
- 一 章節ノ下ニ數多ノ判例ヲ蒐集スル場合ニ於テハ年、卷、頁ノ順ヲ逐ヒテ掲載シ一條中項號アルトキハ各項號ニ就キ其順序ヲ正シ又一事項ノ下ニ異種ノ判例夥多アルトキハ成ルヘク同種ノモノヲ一括シタリ例ヘハ民事訴訟法第二百十七條ニ掲クル判例中最初ニ全條ニ通スルモノヲ置キ次ニ確定判決、自白、公ノ書證、私ノ書證、人證及ヒ鑑定ニ關スルモノヲ置キタルカ如シ
- 一 民法商法ニ關スル判例ハ其旨趣章節ノ全體ニ關係シ又ハ數條ニ牽聯スルモノ居多ナルヲ以テ一一之ヲ其關聯スル條章ニ重掲センカ徒ニ複雑ヲ極メ却テ判例ノ索出ヲ困難ナラシムルノ感ナキヲ得ス故ニ二法ノ判例ハ今者唯其分類ヲ節款ニ止メテ條項ノ細ニ入ラス

ス

- 一 要旨ニシテ數多ノ論旨ヲ包含スルモノハ必要ト認ムルトキハ重複ヲ厭ハス各所ニ之ヲ掲載シタリ
- 一 民法商法ニ關スル判例ニシテ其實施以前ニ係ルモノハ各相當部分ニ參照トシテ之ヲ類集シタリ
- 一 民事訴訟法中「確認訴訟」ニ關スル判例ハ之ヲ第二編ニ掲ケ「證明ノ責任」ニ關スル判例ハ之ヲ第二百十三條ニ掲ケタリ蓋シ其關係ノ最モ近キ部分ヲ選ミタルモノニシテ之ニ類スルモノ亦少ナカラス
- 一 本集ニハ主トシテ本院民事部ノ判決ニ係ル判例ヲ掲載シ其龍頭(刑)ヲ冠スルハ民法、商法、民事訴訟法ニ關スル刑事部ノ判例ナリ而シテ又本集諸法令ノ部ニ刑法、刑事訴訟法等刑事ニ屬スル判例アルハ即チ民事事件ノ判決ニ關聯シテ同部ノ與ヘタル判決ノ要旨ナリトス

凡例

四

一 本書ノ判例ヲ各法條ニ配置シ同主旨及ヒ相抵觸スルモノヲ甄別シタルハ全ク編者一己ノ見解ニ出ツ若シ讀者ニシテ其誤謬アルコトヲ發見セラレタルトキハ之ヲ指教スルノ勞ヲ吝マサランコトヲ切望ス

明治四十二年一月

編者

大審院判事法學士伊藤悌治識

大審院民事判例要旨類集目次

民法

第一編 總則

第一章 人

第一節 私權ノ享有

第二節 能力

第三節 住所

第二章 法人

第一節 法人ノ設立

第四節 罰則

第三章 物

第四章 法律行爲

第一節 總則

第二節 意思表示

第三節 代理

目次

一 二 二 二 六 六 七 九 九 〇 二 六 二 四

第四節	無效及ヒ取消	三
第五節	條件及ヒ期限	三
第五章	期間	三
第六章	時效	三
第一節	總則	三
第三節	消滅時效	三
第二編	物權	四
第一章	總則	四
第二章	占有權	四
第一節	占有權ノ取得	四
第二節	占有權ノ效力	五
第四節	準占有	五
第三章	所有權	六
第一節	所有權ノ限界	六
第二節	所有權ノ取得	六
第三節	共有	七
第四章	地上權	七

第五章	永小作權	八
第六章	地役權	八
第七章	留置權	八
第八章	先取特權	七
第一節	總則	七
第九章	質權	八
第一節	總則	八
第二節	動產質	九
第三節	不動產質	九
第四節	權利質	九
第十章	抵當權	九
第一節	總則	九
第二節	抵當權ノ效力	九
第三節	抵當權ノ消滅	一〇
第三編	債權	一〇
第一章	總則	一〇
第一節	債權ノ目的	一〇

目次

第二節	債權ノ效力	一〇七
第三節	多數當事者ノ債權	一〇七
第一款	總則	一〇四
第二款	不可分債務	一一四
第三款	連帶債務	一二五
第四款	保證債務	一二六
第四節	債權ノ讓渡	一二九
第五節	債權ノ消滅	一三六
第一款	辨濟	一四五
第二款	相殺	一四五
第三款	更改	一五一
第四款	免除	一五二
第五款	混同	一五三
第二章	契約	一五四
第一節	總則	一五四
第一款	契約ノ成立	一五五
第二款	契約ノ效力	一五九

目次

第三款	契約ノ解除	一六四
第二節	贈與	一六九
第三節	賣買	一七〇
第一款	總則	一七〇
第二款	賣買ノ效力	一七七
第三款	買戻	一八〇
第五節	消費貸借	一八七
第七節	貸貸借	一九一
第一款	總則	一九一
第二款	貸貸借ノ效力	一九三
第三款	貸貸借ノ終了	一九四
第八節	雇傭	一九五
第九節	請負	一九五
第十節	委任	一九六
第十一節	寄託	二〇一
第十二節	組合	二〇三
第十四節	和解	二〇五

第三章 事務管理 106
 第四章 不當利得 106
 第五章 不法行為 106
 第四編 親族 106
 第一章 總則 106
 第二章 戶主及ヒ家族 106
 第一節 總則 106
 第二節 戶主及ヒ家族ノ權利義務 106
 第三節 戶主權ノ喪失 106
 第三章 婚姻 106
 第一節 婚姻ノ成立 106
 第一款 婚姻ノ要件 106
 第二款 婚姻ノ無效及ヒ取消 106
 第三節 夫婦財產制 106
 第一款 總則 106
 第二款 法定財產制 106

第四節 離婚 106
 第二款 裁判上ノ離婚 106
 第四章 親子 106
 第一節 實子 106
 第一款 嫡出子 106
 第二款 庶子及ヒ私生子 106
 第二節 養子 106
 第一款 縁組ノ要件 106
 第二款 縁組ノ無效及ヒ取消 106
 第三款 縁組ノ效力 106
 第四款 離縁 106
 第五章 親權 106
 第一節 總則 106
 第二節 親權ノ效力 106
 第三節 親權ノ喪失 106
 第六章 後見 106
 第一節 後見ノ開始 106

第二節	後見ノ機關	二四
第一款	後見人	二四
第二款	後見監督人	二五
第三節	後見ノ事務	二五
第四節	後見ノ終了	二九
第七章	親族會	二六〇
第八章	扶養ノ義務	二六七
第五編	相續	二六八
第一章	家督相續	二六九
第一節	總則	二六九
第二節	家督相續人	二七〇
第三節	家督相續ノ效力	二七三
第二章	遺產相續	二七六
第二節	遺產相續人	二七六
第三章	相續ノ承認及ヒ拋棄	二七七
第一節	總則	二八八
第二節	承認	二八九

商法

第一款	單純承認	二八九
第二款	限定承認	二八九
第五章	相續人ノ曠缺	二八九
第六章	遺言	二九〇
第二節	遺言ノ方式	二九〇
第一款	普通方式	二九〇
第三節	遺言ノ效力	二九〇
第四節	遺言ノ執行	二九一
第五節	遺言ノ取消	二九一
第七章	遺留分	二九一

第一編	總則	二九三
第一章	法例	二九三
第二章	商人	二九四
第三章	商業登記	二九四
第四章	商號	二九四

第五章	商業帳簿	二九五
第二編	會社	二九六
第一章	總則	二九六
第二章	合名會社	二九六
第一節	設立	二九六
第五節	解散	二九八
第六節	清算	二九八
第三章	合資會社	三〇〇
第四章	株式會社	三〇一
第一節	設立	三〇一
第二節	株式	三〇一
第三節	會社ノ機關	三一一
第一款	株主總會	三一一
第二款	取締役	三二四
第三款	監查役	三二七
第四節	會社ノ計算	三二八
第六節	定款ノ變更	三三〇

第七節	解散	三三〇
第八節	清算	三三〇
第六章	外國會社	三三一
第七章	罰則	三三二
第三編	商行爲	三三四
第一章	總則	三三四
第二章	賣買	三三六
第四章	匿名組合	三三六
第六章	問屋營業	三三七
第七章	運送取扱營業	三三八
第八章	運送營業	三三九
第一節	物品運送	三三九
第二節	旅客運送	三三三
第九章	寄託	三三三
第二節	倉庫營業	三三三
第十章	保險	三三四
第一節	損害保險	三三五

第一款 總則	三五
第二節 生命保險	三五
第四編 手形	
第一章 總則	三六
第二章 爲替手形	三六
第一節 振出	三六
第二節 裏書	三六
第三節 引受	三六
第五節 支拂	三六
第六節 償還ノ請求	三六
第七節 保證	三六
第九節 拒絕證書	三六
第三章 約束手形	三七
第四章 小切手	三七
第五編 海商	
第一章 船舶及ヒ船舶所有者	三七
第三章 運送	三七

商法 (明治二十三年法律第三十二號)

第一節 物品運送	三七
第一款 總則	三七
第二款 船荷證券	三七
第四章 海損	三七
第五章 保險	三七
總則	三七
第一編 商ノ通則	三七
第一章 商事及ヒ商人	三七
第三章 商號	三八
第四章 商業帳簿	三八
第五章 代務人及ヒ商業使用人	三八
第六章 商事會社及ヒ共算商業組合	三八
商事會社總則	三八
第一節 合名會社	三八
第五款 社員ノ退社	三八

第六款 會社ノ解散 三六六

第二節 合資會社 三六六

第三節 株式會社 三六七

第一款 總則 三六七

第二款 會社ノ發起及ヒ設立 三八八

第四款 株式 三九〇

第五款 取締役及ヒ監査役 三九三

第六款 株主總會 三九四

第七款 定款ノ變更 三九五

第八款 株金ノ拂込 三九六

第九款 會社ノ義務 三九七

第十一款 取締役及ヒ監査役ニ對スル訴訟 三九七

第十三款 會社ノ清算 三九八

第四節 罰則 三九八

第五節 共算商業組合 三九八

第八章 代辦人、仲立人、仲買人、運送取扱人及ヒ運送人 三九九

第六節 運送取扱人 三九九

第七節 運送人 三九九

第九章 賣買 四〇一

第二節 供給契約 四〇一

第十章 信用 四〇一

第三節 寄託 四〇一

第十一章 保險 四〇二

第一節 總則 四〇二

第二節 火災及ヒ震災ノ保險 四〇二

第五節 生命保險、病傷保險及ヒ年金保險 四〇三

第十二章 手形及ヒ小切手 四〇三

總則 四〇三

第一節 爲替手形 四〇六

第一款 振出 四〇六

第二款 裏書 四〇六

第五款 擔保ノ請求 四〇八

第六款 支拂 四〇八

第八款 償還請求 四〇八

第二節	約束手形	四二
第三節	小切手	四四
第二編	海商	四四
第二章	船舶所有者	四四
第四章	船長及ヒ海員	四四
第一節	船長	四四
第五章	運送契約	四五
第一節	船舶貸借契約	四五
第二節	船荷證書	四六
第四節	旅客運送	四六
第六章	海損	四六
第八章	保險	四七
第二節	保險者及ヒ被保險者ノ權利義務	四七
第三編	破産	四七
第一章	破産宣告	四七
第二章	破産ノ效力	四七
第三章	別除權	四八

民事訴訟法

第五章	財團ノ管理及ヒ換價	四八
第六章	債權者	四〇
第一節	債權ノ届出及ヒ確定	四〇
第一編	總則	四三
第一章	裁判所	四三
第一節	裁判所ノ事物ノ管轄	四三
第七條	第九條	四三
第二章	裁判所ノ土地ノ管轄(裁判籍)	四四
第十四條	第十六條	四四
第十八條	第二十條	四四
第二十二條	第二十三條	四四
第二十四條	第二十六條	四四
第三條		四四
第四節	裁判所ノ管轄ニ付テノ合意	四六
第三十條		四六
第五節	裁判所職員ノ除斥及ヒ忌避	四六
第三十二條	第三十三條	四六
第三十八條		四六
第六節	檢事ノ立會	四九
第四十二條		四九

第二章 當事者

第一節 訴訟能力

第四十三條—第四十四條—第四十五條—第四十六條

第二節 共同訴訟人

第四十八條—第四十九條—第五十條

第三節 第三者ノ訴訟參加

第五十一條—第五十二條—第五十三條—第五十四條—第五十五條

—第五十七條—第五十九條—第六十一條

第四節 訴訟代理人及ヒ輔佐人

第六十三條—第六十五條—第六十九條—第七十條

第五節 訴訟費用

第七十二條—第七十三條—第七十四條—第七十六條—第七十八條—
第七十九條—第八十條—第八十二條—第八十三條—第八十五條

第七節 訴訟上ノ救助

第九十一條—第九十三條—第一百條

第三章 訴訟手續

第一節 口頭辯論及ヒ準備書面

第一百三條—第一百五條—第一百六條—第一百九條—第一百十條—第一百十一

條—第一百十二條—第一百十四條—第一百十七條—第一百十八條—第一百
九條—第二十條—第二十一條—第二十二條—第二十四條—
—第二十九條—第三十條—第三十一條—第三十二條—第百
三十三條—第三十四條

第二節 送達

第三十六條—第三十八條—第四十三條—第四十五條—第百
四十六條—第五十一條—第五十三條—第五十六條

第三節 期日及ヒ期間

第五十九條—第六十一條—第六十三條—第六十六條—第百
六十七條—第六十九條

第四節 懈怠ノ結果及ヒ原狀回復

第七十三條—第七十四條

第五節 訴訟手續ノ中斷及ヒ中止

第七十八條—第八十條—第八十三條—第八十四條—第百八
十五條—第八十六條—第八十七條—第八十八條

第二編 第一審ノ訴訟手續

第一章 地方裁判所ノ訴訟手續

第一節 判決前ノ訴訟手續

第九十條—第九十一條—第九十二條—第九十三條—第百九

四二

四二

四三

四六

四六

四七

四八

四八

四八

五〇七

五四

五八

五九

五二

五四

五〇

十五條—第百九十六條—第百九十七條—第百九十八條—第百九十九條—第二百一條—第二百六條—第二百七條—第二百九條—第二百一十一條—第二百十二條—第二百十三條—第二百十六條—第二百十七條—第二百十八條—第二百十九條—第二百二十條—第二百二十二條—第二百二十三條

第二節 判決

六五

第二百二十五條—第二百二十六條—第二百二十七條—第二百二十八條—第二百二十九條—第二百三十條—第二百三十一條—第二百三十二條—第二百三十三條—第二百三十五條—第二百三十六條—第二百三十七條—第二百三十八條—第二百三十九條—第二百四十條—第二百四十一條—第二百四十二條—第二百四十四條—第二百四十五條

第三節 缺席判決

六九

第二百四十六條—第二百五十四條—第二百五十六條—第二百五十七條—第二百五十八條—第二百五十九條—第二百六十條—第二百六十一條—第二百六十三條

第四節 計算事件、財産分別及ヒ此ニ類スル訴訟ノ準備手續

七〇

第二百七十二條

第五節 證據調ノ總則

七八

第二百七十三條—第二百七十四條—第二百七十五條—第二百七十六條—第二百七十七條—第二百七十八條—第二百七十九條—第二百八十條

第六節 人證

七二

第二百八十九條—第二百九十一條—第二百九十七條—第二百九十八條—第二百九十九條—第三百一條—第三百二條—第三百三條—第三百五條—第三百六條—第三百七條—第三百八條—第三百十條—第三百十六條—第三百十七條—第三百十九條

第七節 鑑定

七三

第三百二十四條—第三百三十三條

第八節 書證

七四〇

第三百三十六條—第三百三十九條—第三百四十條—第三百四十六條—第三百四十九條—第三百五十條—第三百五十一條—第三百五十二條—第三百五十三條—第三百五十四條

第九節 檢證

七五

第十節 當事者本人ノ訊問

七五

第三百六十三條

第二章 區裁判所ノ訴訟手續
第一節 通常ノ訴訟手續

七五

第三百八十一條
第二節 督促手續

七五九

第三百八十七條—第三百九十一條—第三百九十四條

第三編 上訴

七六一

第一章 控訴

七六二

第三百九十六條—第三百九十七條—第三百九十八條—第四百條—第四百一條—第四百二條—第四百五條—第四百六條—第四百八條—第四百九條—第四百十一條—第四百十二條—第四百十三條—第四百十四條—第四百十五條—第四百十六條—第四百十八條—第四百十九條—第四百二十條—第四百二十一條—第四百二十二條—第四百二十三條—第四百二十四條—第四百二十五條—第四百二十九條—第四百三十條—第四百三十一條

第二章 上告

七九

第四百三十二條—第四百三十三條—第四百三十四條—第四百三十五條—第四百三十六條—第四百三十七條—第四百三十八條—第四百三十九條—第四百四十二條—第四百四十四條—第四百四十六條—第四百四十七條—第四百四十八條—第四百五十條—第四百五十一條—第四百五十三條—第四百五十四條

第三章 抗告

八二九

第四編 再審

八四三

第四百五十五條—第四百五十六條—第四百五十八條—第四百六十二條—第四百六十三條—第四百六十四條—第四百六十六條—第四百六十七條—第四百六十八條—第四百六十九條—第四百七十條—第四百七十二條—第四百七十三條—第四百七十四條—第四百七十六條—第四百七十八條—第四百七十九條—第四百八十三條

第五編 證書訴訟及ヒ爲替訴訟

八五二

第四百八十四條—第四百八十五條—第四百八十七條—第四百八十八條—第四百八十九條—第四百九十一條—第四百九十二條—第四百九十四條—第四百九十五條—第四百九十六條

第六編 強制執行

八五九

第一章 總則

八五九

第五百三條—第五百九條—第五百十條—第五百十一條—第五百十二條—第五百十九條—第五百二十二條—第五百三十一條—第五百三十二條—第五百三十三條—第五百三十九條—第五百四十四條—第五百四十五條—第五百四十六條—第五百四十七條—第五百四十九條—第五百五十條—第五百五十八條—第五百五十九條

第二章 金錢ノ債權ニ付テノ強制執行

八七五

第一節 動産ニ對スル強制執行

八七五

第一款 通則 八七五

第二款 有體動産ニ對スル強制執行 八七六

— 第五百六十六條— 第五百六十七條— 第五百七十九條— 第五百八十一條— 第五百八十九條— 第五百九十二條

第三款 債權及ヒ他ノ財産權ニ對スル強制執行 八八〇

— 第五百九十八條— 第六百條— 第六百一條— 第六百三條— 第六百六條— 第六百十條— 第六百十七條— 第六百二十五條

第四款 配當手續 八八六

— 第六百三十條— 第六百三十四條

第二節 不動産ニ對スル強制執行 八八八

第一款 通則 八八八

— 第六百四十條

第二款 強制競賣 八八八

— 第六百四十四條— 第六百四十六條— 第六百四十八條— 第六百四十九條— 第六百五十八條— 第六百八十條— 第六百八十六條— 第六百八十七條— 第六百八十八條— 第六百九十二條— 第六百九十八條— 第七百條

第三款 強制管理 八九五

— 第七百十三條

第三章 金錢ノ支拂ヲ目的トセサル債權ニ付テノ強制執行 八九六

— 第七百三十一條— 第七百三十三條— 第七百三十四條

第四章 假差押及ヒ假處分 八九七

— 第七百三十七條— 第七百四十條— 第七百四十一條— 第七百四十四條— 第七百四十五條— 第七百四十六條— 第七百四十七條— 第七百四十八條— 第七百五十條— 第七百五十五條— 第七百五十六條— 第七百五十七條— 第七百五十八條— 第七百五十九條— 第七百六十條— 第七百六十二條

第八編 仲裁手續 九〇九

— 第七百九十三條— 第八百一條— 第八百二條

帝國憲法 九二一

國際法 九二二

日獨通商航海條約 九二三

衆議院議員選舉法 九三三

衆議院議員選舉法施行規則 九三六

裁判所構成法	九一九
行政裁判法	九三一
法例	九三二
會計法	九三四
會計法補則	九三四
訴願法	九三五
行政法	九三四
印紙稅法	九四〇
國稅徵收法	九四〇
刑法	九四二
刑法附則	九四二
刑事訴訟法	九四四
戶籍法	九四六
高等官官等俸給令	九四九

民法施行法	九四九
商法施行法	九五八
商法施行條例	九六〇
民事訴訟法施行條例	九六一
民事訴訟用印紙法	九六一
民事訴訟費用法	九六五
非訟事件手續法	九六五
人事訴訟手續法	九六九
家資分散法	九七二
利息制限法	九七三
取引所法	九七五
地方官官制	九八一
府縣制	九八二
町村制	九八四

區町村會法	九九三
酒造稅法	九九四
商標法	九九四
特許法	一〇〇〇
特許法施行細則	一〇〇三
特許代理業者登錄規則	一〇〇四
著作權法	一〇〇四
不動產登記法	一〇〇五
銀行條例	一〇一五
國立銀行條例	一〇一六
國立銀行營業滿期前特別處分法	一〇一六
農工銀行法	一〇一七
水利組合條例	一〇一七
保險業法	一〇一八

華族世襲財產法	一〇一八
競賣法	一〇一九
漁業法	一〇三三
河川法	一〇三三
產業組合法	一〇三三
重要物產同業組合法	一〇三三
臺灣陸軍經理部條例	一〇三四
公證人規則	一〇三四
執達吏規則	一〇三五
鑛業條例	一〇三六
土地臺帳規則	一〇三九
師範學校令及師範教育令	一〇三九
國有土地森林原野下戻法	一〇四〇
北海道國有未開地處分法	一〇四一

森林法

一〇三二

土地收用法

一〇三三

非常特別稅法

一〇三六

水難救護法

一〇三六

明治二十三年法律第百六號

一〇三六

明治三十二年法律第四十號

一〇三七

明治三十三年法律第十七號

一〇三七

明治三十三年法律第七十二號

一〇三八

明治三十四年法律第三十九號

一〇四一

明治二十三年勅令第二百七十六號

一〇四一

明治二十四年勅令第三號

一〇四三

明治二十五年勅令第六號

一〇四三

明治二十六年勅令第七十四號

一〇四五

明治五年公布第五十號

一〇四五

明治五年布告第二百十七號

一〇四五

明治六年布告第二百十二號

一〇四五

明治六年布告第二百三十五號

一〇四六

明治六年布告第二百四十九號

一〇四六

明治六年布告第二百六十三號

一〇四七

明治六年布告第三百六十二號

一〇四八

明治八年布告第二十三號

一〇四八

明治九年布告第四十一號

一〇四八

明治九年布告第六十七號

一〇四八

明治十年布告第四十三號

一〇四九

明治十年布告第六十六號

一〇五一

明治四年四月四日太政官達

一〇五二

明治十五年太政官布達第三號及同年農商務省達
第三號

一〇五二

明治十七年太政官布達第十九號	一〇五三
明治七年內務省達甲第三十一號	一〇五三
明治十二年內務省達乙第三十九號	一〇五三
明治十四年內務省達乙第三十三號	一〇五四
明治十五年八月內務省番外達	一〇五四
明治十八年內務省達甲第二十號	一〇五五
明治五年大藏省觸第一百十八號	一〇五五
明治七年司法省達第二十四號	一〇五五
明治十年司法省達丁第四十六號	一〇五六
明治十年司法省達丁第七十五號	一〇五六
明治十一年司法省達丁第九號	一〇五六
明治十五年司法省達丁第四十四號	一〇五七
明治九年敎部省達第三號	一〇五七
明治十七年兵庫縣達丙第二百二十二號	一〇五八

明治三十五年大藏省令第二十七號	一〇五九
明治三十六年內務省令第二號	一〇五九
陸軍武官結婚條例	一〇六〇
北海道土地拂下規則	一〇六〇
明治三十二年勅令第三百二十九號	一〇六〇
登記法	一〇六一
商標條例	一〇六三
出訴期限規則	一〇六四
府縣會議員選舉規則	一〇六六
證券印稅規則	一〇六六
米商會所條例	一〇七〇
日本坑法	一〇七〇
代人規則	一〇七一
版權條例	一〇七一

爲替手形約束手形條例 1071
 部分木仕付條例 1071
 府縣會規則 1071
 金穀貸借請人證人辨償規則 1073
 土地賣買讓渡規則 1073
 日本國大不列顛國修好通商條約 1074
 建物書入質規則 1074
 明治二十三年法律第四百號 1075
 明治六年布告第十號 1076
 明治六年布告第十八號 1077
 明治六年布告第二十一號 1077
 明治八年布告第六號 1078
 明治八年布告第六十三號 1078
 明治八年布告第六十六號 1079

明治八年布告第百二號 1079
 明治八年布告第百四十八號 1080
 明治九年布告第六十號 1080
 明治九年布告第九十九號 1081
 明治十年布告第五十號 1081
 明治十三年布告第十八號 1082
 明治十五年布告第六十號 1082
 明治九年達第五十八號 1083
 明治十四年內務省文部省達乙第五十四號 1083
 明治十六年七月內務省番外達 1083
 明治十一年大藏省達乙第七號 1086
 明治九年工部省布達第十八號 1086
 明治六年司法省布達第四十三號 1087
 明治九年司法省達第三號 1087

民法

大審院民事判例要旨類集目次終

目次

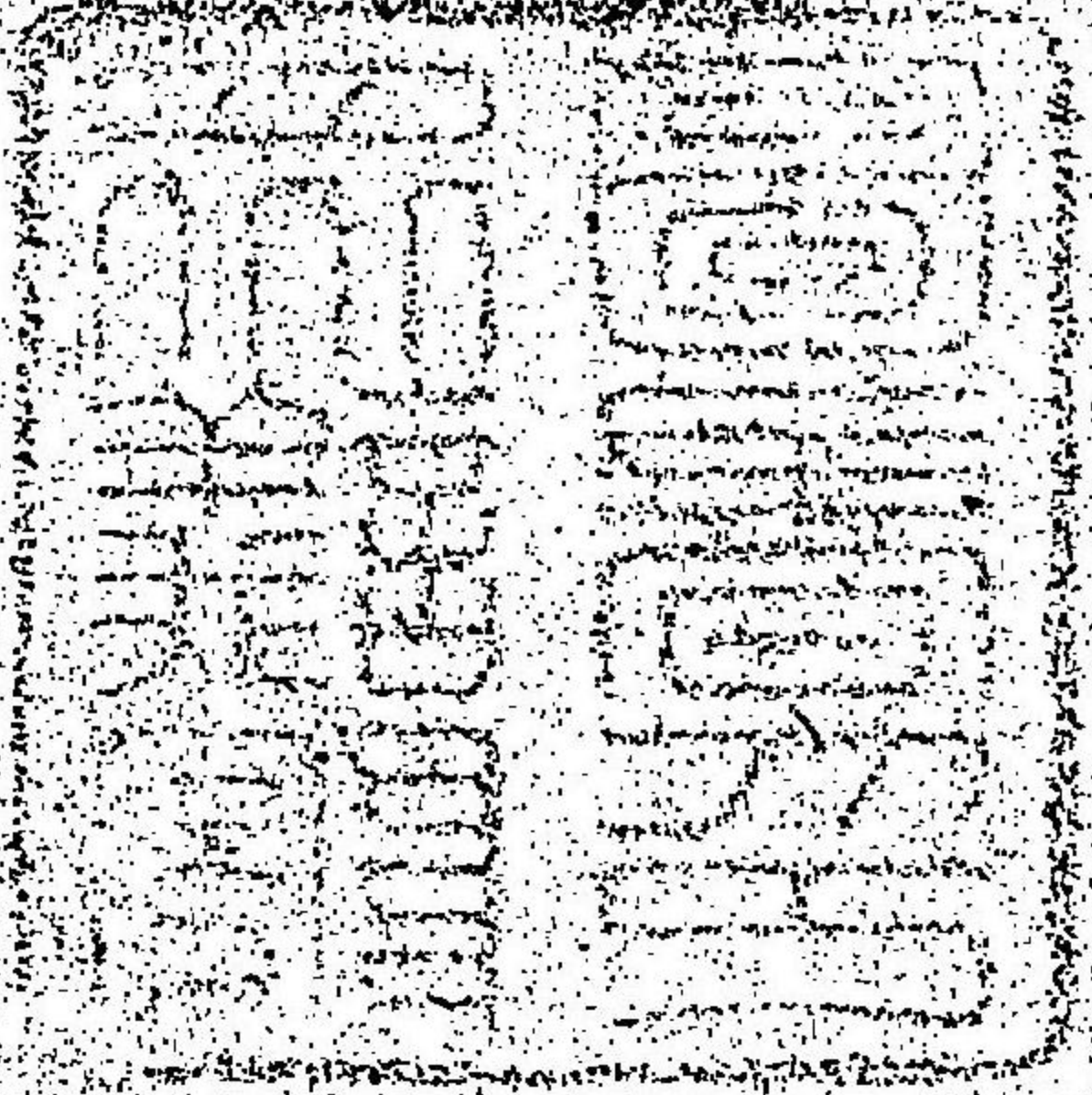
三六

明治十年司法省達丁第四十六號

一〇七

明治三十二年司法省令第四十一號

一〇八



大審院民事判例要旨類集



法

第一編 總則

○法律ノ改正ニ依リ舊法ノ制裁ヲ不必要トシ之ヲ删除シタル場合ニハ其新法ニ據ルヘキニ當然ノ法理トス

(同書)

法律改正ノ結果新法カ舊法ノ制裁ヲ不必要トシテ之ヲ删除シ若クハ之ヲ輕減シタル場合ニ於テハ其新法ニ據ルヘキハ法理ノ當然ナリトス

○法律ハ其刑事ニ關スルモノナルト民事ニ關スルモノナルトヲ問ハス之ヲ知ラサルヲ理由トシテ責任ヲ免ルルコトヲ得ス

(參照)

法律ヲ知ラサルチ原因トシテ責任ヲ免ルヘカラストノ原則ハ民法上ニ在テハ反テ例外ニ屬ス
ト雖モ犯罪ノ私和ヲ爲シ得ヘキモノト思量セシ如キ法律ノ錯誤ハ例外ニ屬セサルモノトス而シテ法律ノ錯誤ニ因リ成立セシ所ノ合意ハ其成立ニ必要條件タル原因チ欠ク不合法ノ合意ナレハ其無効タル論チ啖タス

三	三	三	年
二	一〇	九	卷
二七九	八五	一〇八	頁

民法 總則

第一章 人

第一節 私權ノ享有

○民法施行前ト雖モ胎兒ハ私權ヲ享有スルヲ得ス

第二節 能力

○有夫ノ婦カ子ノ法定代理人トシテ訴訟ヲ提起スルニハ夫ノ許可ヲ要セ

○妻カ訴訟行爲ヲ爲スニハ夫ノ許可ヲ得サルヘカラス

○民法施行前ニ於テハ裁判所カ未成年者ヲ能力完備ノ者ト判斷スルヲ妨ケサリシト雖モ徒ニ年齡滿二十年ニ近接シタル事實ヲ唯一ノ理由トシテ能力完備シタル者ト爲スカ如キハ判決ニ理由ヲ付セサル不法アルモノト云ハサルヲ得ス

(同第三)

民法施行前ト雖モ未成年者ハ無能力者ト推定セラレタルヲ以テ唯其法律行爲ヲ爲シタルトキ年齡既ニ丁年ニ近接シタルヲ理由トシテ之ヲ有效ナリト判斷シタルハ不法タルコトヲ免レンス

○民法第十二條第一項第三號ニ謂フ不動産ニ關スル權利ノ得喪ヲ目的トスル行爲ヲ爲スコトトハ獨リ不動産其物ヲ直接ニ契約ノ目的ト爲シ之

三 一 七

三 四 一六

三 五 一七

三 二 一

三 三 五七

ヲ賣買讓渡シ又ハ買受讓受クルカ如キ場合ノミナラス北海道未開地處分法ニ依リ土地ノ貸下ヲ受ケタル者カ法定ノ條件ヲ具備シタルトキ其土地ノ付與ヲ受クル權利ヲ讓渡ス場合ノ如キモ亦之ニ包含セルモノトス

○妻カ夫ノ許可ヲ得スシテ爲シタル訴訟行爲ト雖モ之ヲ取消ササル間ハ有效ノモノトシテ成立スルカ故ニ夫ノ追認ヲ受クルトキハ最初ヨリ許可アリタルト同一ノ效力ヲ有スルモノトス

○夫ハ民法上妻ノ訴訟行爲ニ付キ各審ヲ通シテ無制限ニ其許可ヲ與フルコトヲ得ルノミナラス民事訴訟法ニ於テモ審級毎ニ夫ノ許可ヲ證スル書面ヲ要スヘキ規定ナケレハ苟モ夫カ起訴ノ當時無制限ノ許可ヲ與ヘタル以上ハ妻ハ各審級ニ於テ有效ナル訴訟行爲ヲ爲シ得ヘキモノトス

(同第三)

妻カ訴訟ヲ爲スニハ每審各別ニ夫ノ許可ヲ得ルヲ必要トセス

○民法第二十條ハ準禁治産者ノ如キ無能力者カ或法律行爲ヲ爲スニ付キ自ラ準禁治産者ニ非サルコトヲ信セシムル爲メ相手方ニ對シ詐術ヲ施シテ之ヲ信セシメタル場合ハ勿論其法律行爲ニ付キ保佐人ノ同意ヲ得タルコトヲ信セシムル爲メ詐術ヲ用キ相手方ヲシテ之ヲ信セシメタル

三 二 三六

三 八〇五

三 四九七

三 三三〇

○ 場合ニ於テモ亦其行爲ノ取消ヲ許ササルモノト解釋セサルヘカラス
 ○ 法律カ禁治産者等ノ無能力者ヲ特定シ其行爲ノ取消ヲ許容シタルハ無
 能力者ノ利益ヲ保護センカ爲メ意思欠缺ノ事實ヲ證明スルコトナク當
 然之カ取消ヲ爲スコトヲ得セシメタルモノニシテ此等無能力者ニ非サ
 ルモノノ行爲ハ絶對ニ其效力ヲ有スルノ旨趣ニ非ス

○ 未成年者ノ能力ニ關スル問題ハ民法施行前ニ在テハ民法ノ規定ト異ナ
 リ法律行爲ヲ爲シタル未成年者カ實際之ヲ行フ能力ヲ有セシヤ否ヤヲ
 査定シ其能力アルニ於テハ該行爲ハ成年者カ爲シタルト同一ノ效力ヲ
 保有セルモノトス

○ 後見人カ民法第十二條第一項ノ行爲ヲ爲スニ當リ親族會ノ同意ヲ經サ
 ルトキハ其行爲ハ取消シ得ヘキモノニシテ未タ完全ノ效力ヲ生セスト
 雖モ爾後親族會ノ同意ヲ得テ之ヲ追完スルコトヲ妨ケサルモノトス
 ○ 民法第十二條第一項第二號ニ所謂借財トハ獨リ消費貸借ノミヲ指稱シ
 タルニ非スシテ約束手形ヲ振出ス行爲ノ如キモ亦之ニ包含セルモノト
 ス

○ 妻カ夫ノ許可ヲ受ケスシテ自己ノ不動産ニ抵當權ヲ設定シ登記ヲ爲シ
 タル場合ニ於テハ夫ハ其抵當權設定行爲ヲ取消シ且登記ノ抹消ヲモ請

三七	三九	三六	三九	三七
九四〇	七〇六	八二〇	二〇一	七五八

求シ得ルモノトス

○ 民法第十二條第一項第四號ノ所謂訴訟行爲ニハ送達ヲ受クルカ如キ受
 働的行爲ヲ包含セス

○ 民法ノ規定ニ依リ準禁治産ノ申立ヲ爲ス權利アル者ハ其宣告カ取消サ
 レタル場合ニ於テハ更ニ準禁治産ノ申立ヲ爲スコトヲ妨ケス

○ 準禁治産ノ取消決定以前ニ於テ準禁治産者カ爲シタル浪費行爲ト雖モ
 新ニ準禁治産ノ申立ニ對シ裁判ヲ爲スヘキ時ニ當リ其事實ニ據リテ本
 人ニ依然浪費ノ習癖アルコトヲ認定スルニ足ルヘキトキハ援テ以テ準
 禁治産ノ原因ト爲スコトヲ得

(參照)

後見人アル幼者ノ行爲ヲ以テ獨立ノ能力アル者ノ行爲ト同視スヘカラサルハ法理ノ然ラシム
 ル所ナリ故ニ訴訟費用ノ如キモ幼者ノ財產處分權ヲ有スル者ノ許諾ヲ經ルニ非サルヨリハ幼
 者ノ財產ヲ處理スルコト能ハサルモノトス乃チ幼者ノ承諾ノミニ據テ之ヲ處分スルハ不當ナ
 リ
 後見人ノ付シアル以上ハ被後見人タル未成年者ノ結ヒタル契約ハ無効ナリ
 幼者カ自ラ不動産ヲ處分スル場合ニ於テ之ニ立會監督スル者アレハトテ後見人ノ下ニ在ル不
 能力者ト同一視スルヲ得ス
 未成年者ハ完全ノ能力ヲ有セストノコトハ事實上ノ問題ニ非スシテ法律上ノ推定ナリ

三九	四〇	四〇	四〇	三九
八九三	三六八	二二〇	三三〇	三
二二	二二	三三	三九	三六

滿二十歳以下ノ者ト雖モ法律上無能力ナリトノ規定ナキニ依リ其能力ノ有無ハ事實上ノ判斷ニ屬スヘキモノトス

明治九年第四十一號公布ヲ以テ法律上未丁年者ヲ公認セラレタルニ依リ其所謂未丁年者即チ年齡二十年未滿ノ者カ一應無能力者タル推定ヲ受クヘキハ條理上當然ナリ

第三節 住所

○民法第二十四條ニ於ケル假住所ノ規定ハ民事訴訟法上ノ假住所ニ適用スヘキモノナリ

第二章 法人

○寺院ハ法人ナリト直接ニ規定シタル法令ナシト雖モ民法施行法第二十八條ニ民法中法人ニ關スル規定ハ當分ノ内神社、寺院、祠宇及ヒ佛堂ニハ之ヲ適用セストアリテ若シ民法ニ於テ寺院ヲ法人ニ非サルモノトスレハ此ノ如キ規定ヲ設クル筈ナキニ此ノ如キ規定ヲ設ケタル所ニ由レハ民法ハ寺院ヲ法人ト爲シタルモノトス

○寺院ハ其實質上一ノ法人ナルカ故ニ適法ノ代表機關ヲ以テスレハ特ニ法令ノ禁止セサル限り通常法人ノ爲シ得ヘキ法律行為ハ總テ之ヲ爲スヘキ能力アルモノトス

(參照)

二九	一〇	三〇
三二	五	八〇
三五	九	四六
四〇		一一三
三五	二	三四

法律ニ於テ特ニ權利主體タルヘキ者ト公認セラレタル會社社團ノ外ハ法人ノ資格ヲ有セス社團又ハ財團ニシテ或權利義務ヲ有スルコトアルモ特ニ法律ノ規定ナキトキハ之ヲ法人ト看做スコトヲ得ス

町村内ノ部落ハ町村制第二條ノ如キ明文ナキヲ以テ之ヲ法人ト云フヲ得ス
團體ハ法律上特ニ權利ノ主體トナリ人格ヲ有スルモノト公認セラレタルモノノ外法人タル資格ヲ有セス

第一節 法人ノ設立

○民法施行後ハ頼母子講ハ法人ノ資格ヲ有セス隨テ其代表者ノ存在ヲ認ムルヲ得ス

○民法第四十四條第一項ハ法人ノ目的範圍内ニ於テ理事其他ノ代理人カ當然行フヘキ職務ニ關シ其執行上他人ニ損害ヲ加ヘタルトキハ法人ニ於テ其責ニ任スヘシトノ規定ニシテ其行為ノ惡意ニ出テタルト否トヲ問ハサルモノトス

○舊商法施行中會社ノ法定代理人カ其目的以外ノ事項ニ關シ會社ノ名ヲ以テ爲シタル行為ハ會社ニ對シ效力ヲ有スルヤ否ヤニ付テハ同法ニ何等ノ規定存セサルヲ以テ該行為當時ノ民法ノ規定ニ依リ之ヲ決セサルヘカラス

○民法第四十三條ニ依レハ法人ハ其目的以外ニ人格ヲ有セサルカ故ニ其

二八	三	七
二九	九	四四
三〇	二	六一
三三	一〇	五四
三五	二	一三三
三六		一〇一

目的ノ範圍外ニ於ケル業務擔當社員ノ行爲ハ縱令會社ノ名義ヲ以テシタルトキト雖モ之ヲ會社ノ事務ナリト云フヘカラス從テ其行爲ハ會社ニ對シテ效力ヲ生スルコトナシ

(刑)

○法人ノ理事其他ノ代理人若クハ其被用者カ職務ノ執行ニ付キ他人ノ權利ヲ侵害シタルトキハ之ヨリ生スル損害ハ法人ニ於テ之ヲ賠償スルノ義務アルモノトス從テ法人カ不法行爲ヨリ生スル損害賠償ノ責任ヲ負フヤ否ヤハ理事代理人又ハ被用者カ其職務ノ執行上他人ノ權利ヲ侵害シタルヤ否ヤニ因リテ定マルモノニシテ理事代理人又ハ被用者ノ故意若クハ過失ハ直ニ法人ニ對シテ其效力ヲ生スルモノトス

○株式會社ハ其本質ノ擬制ナルト將タ實在ナルトヲ問ハス理事カ其職務ヲ行フニ當リ他人ニ加ヘタル損害ニ對シテ賠償ノ責ヲ免レサルモノトス

○民法第四十四條第一項ハ株式會社ト其理事カ職務ヲ行フニ付キ損害ヲ加ヘタル被害者トノ法律關係ヲ規定セルニ過キスシテ不法行爲ヲ爲シタル理事ト其被害者トノ法律關係ヲ規定シタルモノニ非ス

○祭祀宗教等ニ關スル社團又ハ財團ニシテ營利ヲ目的トセサルモノハ主務官廳ノ許可ヲ得テ始メテ法人ト爲ルコトヲ得ルモノニシテ其許可以

三六	一〇一
三五	一五七
三三	二六七
三二	二六七

前ニ在リテハ法人トシテ存在セサルモノトス

第四節 罰則

○登記申請ノ義務ヲ怠リタルトキ理事數名アル場合ニハ法律上又ハ定款上何人又ハ何名カ其義務ヲ負擔スルモノナルヤヲ定メ以テ處罰スヘキ者ヲ決定セサルヘカラス

第三章 物

○立木ハ伐採ノ目的ヲ以テ賣買ヲ爲スモ未タ之ヲ伐採セサル間ハ不動産タルノ性質ヲ變スルコトナシ

(同業章)

立木ハ其土地ニ密著シテ相離レサルモノナルカ故ニ縱令伐採ノ目的ヲ以テ賣買スルモ未タ伐採セサル間ハ不動産ノ性質ヲ變スヘキモノニ非ス故ニ法律上特別ノ規定ナキ以上ハ之ヲ不動産ト看做スヲ當然トス

(刑) ○立木ハ其土地ニ密著シテ離ルヘカラサルモノナルヲ以テ伐採ノ目的ヲ以テ賣買スルモ其之ヲ伐採セサル間ハ不動産ノ性質ヲ變スルモノニ非ス

○性質上移動シ得ヘキ物件ト雖モ他ノ定著物ト相待テ働ヲ爲スモノノ如キハ之ヲ一般ノ動産ト看做スコトヲ得ス少クモ其定著物ノ從物ニ屬ス

四〇	五七
三五	六九
三三	四六
三二	四三
三二	三三
三二	三七
三一	三七

○民法第八十六條第一項ニ所謂「其定著物」トハ絶對ニ其自然ノ狀態ヲ毀損スルニ非サレハ之ヲ分離シ若クハ他ニ移動セシムルコトヲ得サル物ノミニ限ルノ法意ナリト云フヲ得ス

○土地ノ定著物タル立木ノミヲ買受ケ爾後之ヲ立木トシテ其地上ニ存立セシムルノ目的ニテ其所有權ヲ取得シタル者ハ其土地ニ對シ地上權又ハ賃借權等ヲ設定セサルヘカラス然ラサレハ該立木ハ之ヲ動産視シ伐採スヘキ目的ヲ以テ買得シタルモノト看做ササルヲ得ス

○利子ノ計算ハ特別ノ意思表示ナケレハ債權ノ存續期間日割ヲ以テ之ヲ爲スヘキモノトス

○民法第八十五條ハ同法ニ所謂物ノ意義ヲ限定シタレトモ敢テ他ノ法律ニ於ケル物ノ意義ヲ制限シタルモノニ非ス

(參照)

青田ノ時田地ノ賣買ヲ爲シタル場合ニハ其年全部ノ小作米ヲ買主ノ所得ニ歸セシムルハ相當ニシテ特約ノ存セサル限りハ賣主ハ月割ノ利益ヲ受ケルコトヲ得ス
家賃取得ノ權利ハ特別ノ合意ナキトキハ其家屋ノ所有權移轉ノ日ヨリ當然買主ニ屬スヘキモノトス

第四章 法律行爲

三五	三七	三六	三九	四〇
一	三	五	七	八
一七	三三	三九	四一	四二

(刑) ○盜難屈ヲ爲スハ法律行爲ニ非ス

○登記ハ法律行爲ニ非サレトモ其行爲ノ結果ヲ直接ニ公示スル方法ナレハ之ヲ法律行爲ト同視シ其行爲ニ對シテ無効ヲ主張シ得ル者ハ之カ公示方法ニ付テモ亦無効ヲ主張シ得ヘキモノトス

第一節 總則

○親權ノ規定ハ公ノ秩序ニ關スルモノナレハ契約ヲ以テ豫メ之ヲ拋棄若クハ制限スルコトヲ得ス故ニ親權ヲ有スル者ハ斯ノ如キ契約ヲ爲スモ之ヲ遵守セシテ自ラ親權ヲ行使スルコトヲ得ルモノトス

○法令ニ違反スル契約ハ裁判所ノ保護スヘキモノニ非サルモ之カ無効タルコトヲ認メシメントスル訴ハ裁判所ノ保護ヲ受ケルコトヲ得ルモノトス

○受贈者ニ於テ受贈ノ土地ヲ絶對永久ニ他ニ讓渡セサルコトヲ約諾シテ其土地ノ贈與ヲ受ケルカ如キ法律行爲ハ公ノ秩序ニ反スルヲ以テ當然無効タリ

○離婚セラレタル實母ヲ同居セシムルトキハ子ハ其父ニ對シ違約金ヲ支拂フヘシトノ契約ハ公ノ秩序ニ反スルヲ以テ無効ナリトス
○期限ヲ定メサル買戻契約ト雖モ公ノ秩序ニ反スルモノニ非ス

三三	三六	三九	四〇	四二
一	三	五	七	八
一七	三三	三九	四一	四二

○契約ヲ以テ地上權ノ賣買ヲ禁スルカ如キハ地上權者ノ權利ヲ制限シタルモノトス而シテ此制限ハ公益ヲ害セサルニ付キ當事者ハ有效ニ斯ル契約ヲ締結シ得ヘク唯之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルニ過キス

三四六〇

○當事者間ノ或工場ニ從事シタル職工ハ前工場主ノ承諾ヲ得タル上ニ非サレハ他ノ工場ニテ使用スルコトヲ得ストノ契約ハ場所ニ付キ制限アルヲ以テ年月ニ制限ナシト雖モ良民就職ノ自由ヲ褫奪シ從テ公ノ秩序ニ反スル事項ヲ目的ト爲シタルモノト謂フヘカラス

三四〇四

○娼妓營業ハ公認セラレ居ルヲ以テ債務者タル娼妓カ債權者ニ對シ自己ノ營業ヨリ生スル收益ヲ以テ其債務ノ辨濟ニ供スヘキコトヲ約スルモ毫モ公ノ秩序若クハ善良ナル風俗ニ反スル所ナシ

三五二八

(刑) ○日本ノ船舶ハ日本臣民ノミ所有シ得ヘク外國人ハ日本船舶ノ單獨ノ所有者タルコト能ハサルハ勿論日本船舶ノ共有者トシテ其持分ヲモ所有スルコト能ハス(船舶法第一條)從テ日本臣民カ其所有スル船舶ヲ日本ノ船舶トシテ外國人ト共有スヘキ契約ヲ爲スモ其契約ハ國法上日本船

三六三七

舶タルノ資格ナキ内外人ノ共有船舶ヲ日本船舶タラシムルノ效ヲ生セサルノミナラス公益上ノ理由ニ基ク國法ノ禁令ヲ回避スルヲ目的トスル不法ノモノナレハ所謂公ノ秩序ニ反スル事項ヲ目的トスル法律行爲ニ該當シ全然無効ニシテ何等ノ效力ヲ生セサルモノトス

三六五五

○特許ヲ得タル鑛業人カ鑛業人ニ非サル者ヲシテ債權關係ニ依リ其事業ヲ營マシムルモ鑛業上ヨリ生スル條例ニ定ムル所ノ一切ノ責任ハ固ヨリ鑛業人ニ於テ之ヲ負擔セサルヘカラス從テ此法律行爲ハ公ノ秩序ヲ害スルノ虞ナキヲ以テ之ヲ有效ト爲ササルヲ得ス

三六五〇

○民法施行ノ前後ヲ問ハス法律ハ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反セサル限リハ射倖契約ヲ禁止シタルコトナシ

三六八八

○自己ノ生母ト被告トノ間ニ婚姻ノ成立シタル事實アルコトヲ主張シ嫡出子タルコトノ認知ヲ請求スル訴ハ其實身分ノ承認ヲ請求スルモノニ外ナラスシテ毫モ公ノ秩序若クハ善良ノ風俗ニ背反スル所ナシ

三七二二

○公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ヲ害セサル以上ハ如何ナル事項ト雖モ法律行爲ノ要件トシテ特ニ之ヲ附加スルコトヲ得

三七〇九

○金員ヲ借受ケタル債務者カ債權者ニ對シ債務辨濟ノ爲メ一定ノ年限中藝妓營業ヲ爲シ其所得金ヲ舉テ債權者ニ交付スヘク若シ契約ニ違背シ

年限内廢業ヲ爲ストキハ元利金ヲ償還スルノ外尙ホ違約過怠料トシテ一定ノ金額ヲ辨償スヘキコトヲ約スルカ如キハ身體ノ拘束ヲ目的トスル契約ニシテ無効ナリトス

○訴訟費用ニ關スル規定ハ公ノ秩序ニ關スルモノニシテ當事者ノ意思表示ニ因リ之ニ反スル特約ヲ爲スコトヲ許サス從テ訴訟ニ對シ不當ノ抗爭ヲ爲シタルカ爲メニ生スヘキ損害ニ付キ賠償額ヲ豫定スルモ其效ナシ

○債務者ヲシテ債務ノ履行ヲ確實ナラシムル爲メ賣買名義ヲ以テ一時擔保物ノ所有權ヲ債權者ニ移スカ如キ契約ハ法律ノ禁止スル所ニ非ス而シテ此法律關係ノ名義ハ賣買ナルモ其實一種ノ擔保タルニ過キスシテ固ヨリ法定ノ質權ニ該當セス

○他人ノ被傭中其過失若クハ犯罪等ニ因リ雇主ニ損害ヲ生スルコトアルトキハ之カ賠償ヲ爲スヘキ旨ノ保證ヲ爲スハ毫モ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スル所ナケレハ其契約ハ法律上有效ナリトス

(同旨)

契約ヲ以テ不法行為アリタル場合ニ於ケル損害賠償ノ金額ヲ豫定スルコトハ公ノ秩序若クハ善良ノ風俗ニ背反スルモノト云フヲ得ス

三七	二六八七
三六	七三三
三五	二七二
三四	一四〇三
三三	一四〇三
三二	一四〇三
三一	一四〇三
三〇	一四〇三

○定期米取引ニ付キ證據金缺乏シタル場合ニ注文者カ追證據金ヲ差入レサルトキハ仲買人ニ於テ注文者ノ意思如何ニ拘ハラヌ當然手仕舞ト爲スヘキ慣例ハ相場ノ變動ニ因リテ注文者ノ被フルヘキ損失ヲ少カラシムル爲メニ存在スルモノナレハ毫モ公ノ秩序ニ反スル所ナシ

(參照)

何人ト雖モ自己ノ有セサル權利ヲ他人ニ移スコトヲ得ス

養子自身ノ財産ト養家ニ屬スル財産トヲ區分スルハ法律及ヒ慣習ノ禁セサル所ナリ

凡ソ契約ハ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ヲ害スルニ非サルヨリハ何等ノ契約モ自由ニ締結スルヲ得ヘシ故意若クハ之ニ齊シキ重過失ハ格別通常ノ過失ニ付キ契約ヲ以テ其責任ヲ免レシムル

モ決シテ公共ノ安寧ヲ害スルモノト謂フヘカラス故ニ他ノ要件ニシテ欠缺スル所ナキニ於テハ之ヲ有效ノ契約ト論定セサルヘカラス便チ原院カ或行爲上當然負擔スヘキ義務ニ付キ豫メ其免除ヲ約スルコトハ各人ノ自由ナリトノ理由ニ基キ之ヲ有效ノ契約ト判定シタルハ固ヨリ其所ナリ

娼妓カ貸座敷營業者ニ對シ一定ノ年期中勞務ニ服スルトノ契約ハ法律上無効ナリ

身體ノ拘束ヲ目的トスル契約ハ自由契約ノ範圍外タルヲ以テ當然無効ナリ

妾ナルモノハ男女間ニ於ケル内輪ノ關係ニシテ一夫一婦タル善良ノ風俗ニ反スルモノナレハ法律ハ其關係ヲ認メス從テ妾ナル人格ハ正當ノ身分トシテ之ヲ認ムルヲ得ス故ニ妾タル身分ノ關係ニ基キ取結ヒタル契約ハ不法ノ原因ニ基クモノナレハ裁判上之カ履行ヲ許容スヘキモノニ非ス

四〇	八二
三五	三
二六	二
二五	二
二四	二
二三	二
二二	二
二一	二
二〇	二
一九	二
一八	二
一七	二
一六	二
一五	二
一四	二
一三	二
一二	二
一一	二
一〇	二
〇九	二
〇八	二
〇七	二
〇六	二
〇五	二
〇四	二
〇三	二
〇二	二
〇一	二

親權ノ如キ人ノ身分上ノ權利ヲ制限スルヲ以テ目的ト爲ス契約ハ公ノ秩序ニ反スルヲ以テ無効ナリ

約束手形ノ所持人カ其満期日ニ當リ振出人ニ對シ支拂ノ猶豫即チ恩惠期日ヲ承諾スルハ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スルモノニ非サルニ依リ其支拂猶豫ノ契約ハ當事者間有效ナリ

第二節 意思表示

○契約ノ要素ニ錯誤アルモノハ民法實施前ト雖モ當然無効タリ

○債務者カ將ニ身代限ト爲ラントスルニ際シ其債權者ニ對シ無資力ナルコトヲ示シ債權ノ減損ヲ求ムル目的ヲ以テ名ヲ賣買ニ假裝シ其財産ヲ他人ノ所有名義ト爲シタル行爲ハ不法ナリ

(刑) ○詐欺ニ因ル意思表示ハ取消スコトヲ得ヘキモ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

○債權者ハ債權發生ノ前後ヲ問ハス債務者カ虛偽ノ意思表示ニ因リ他人ヨリ物件ヲ取得シタル場合ニシテ其實他人ノ物件ナルニ拘ハラズ善意ヲ以テ之ヲ差押ヘタルトキハ債權ノ辨濟ヲ受クル爲メ其物件ヲ競賣セシムル權利アリ

(刑) ○土地所有者タル甲ハ眞ニ所有權ヲ移轉スルノ意思ナク協議上其所有地ヲ乙ノ所有名義ト爲シ置キタル場合ニ於テ乙カ其土地ヲ善意ノ丙ニ賣却シタルトキハ眞ノ所有者タル甲ハ丙ニ對シテ地所ノ取戻ヲ請求スルコトヲ得ス

○民法第九十六條第三項ニ所謂「善意ノ第三者」トハ詐欺ノ情ヲ知ラス善意ヲ以テ新タニ權利ヲ取得シタル者ヲ云フ故ニ詐欺ニ基因スル登記取消ノ爲メ第三番抵當權者カ自然ニ第一番抵當ノ順位ヲ得タルモノノ如キハ此「善意ノ第三者」中ニ包含セラレルモノニ非ス

○民法施行以前ニ於テハ他人ノ恐喝ニ因リ物品ヲ交付セントキハ其恐喝ニ因ル意思表示ノ取消ヲ爲ササルモ直ニ其物品ノ取戻ヲ請求スルコトハ裁判例ノ是認セシ所ナリ

○民法第九十五條ノ規定ハ錯誤ノ事由存セサルトキハ法律行為成立スヘキ場合ニ限り適用スヘキモノニシテ他ノ事由ニ依リテ其成立セサル場合ニ適用スヘキモノニ非ス

○當事者ノ意思カ契約ノ目的ニ付キ錯誤アリタルトキハ民法第九十五條ノ法律行為ノ要素ニ錯誤アリタルトキトアル規定ニ該當ス

○貸借契約ノ成立ニ關シ舊貸借關係ノ振替勘定ヲ爲ス意思ト單ニ新規現金ヲ借受クヘキ意思トノ相違ハ契約ノ目的ノ錯誤ナリトス

○當事者カ相通シテ爲シタル虛偽ノ意思表示ノ無効ナルコトハ民法施行

三	三	三	三	三	三
九	六	二	二	四	三
四	六	五	四	七	四

三	三	三	三	三	三
二	三	九	六	五	二
五	三	九	六	五	二
七	七	九	六	五	二

前ト雖モ是認スヘキ法則ナリ

(刑) ○意思表示カ詐欺取財ノ手段タル場合ト雖モ尙ホ意思表示トシテ其效ヲ生シ唯被害者ニ於テ詐欺ヲ理由トシ之ヲ取消スコトヲ得ルニ過キス從テ詐欺ニ因ル意思表示ノ取消ノ效力ニ關スル民法第九十六條末項ノ規定ハ此場合ニ於テモ適用セラルヘキヲ以テ取消ノ效果ハ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルモノトス

(刑) ○人ヲ欺罔シテ假裝ノ賣買ヲ爲スモノト誤信セシメ土地ヲ騙取シタル場合ニ於テハ其賣買ハ當事者ノ知悉セル虛偽ノ意思表示ニ出テタルモノナルヲ以テ當事者間ニ在テハ絶對ニ無効ナリトス

○協議上ノ離縁カ縁組當事者ノ意思表示ヲ欠キ又ハ當事者ノ一方ノ意思表示カ相手方ノ詐欺又ハ強迫ニ因リタルトキハ縱令戶籍吏ニ於テ其届出ヲ受理スルモ該離縁ハ民法總則ニ依リ無効ニ屬シ又ハ取消シ得ヘキモノトス

(刑) ○架空ノ事實ヲ構造シ之ニ對シテ金員ヲ交付セシメタルトキハ被害者ハ無原因ニテ金員ヲ交付シタルコトト爲ルヲ以テ意思表示ノ要素ニ錯誤アリタルモノトス從テ其意思表示ハ當然無効ナリ

○表意者カ一定ノ意思ヲ表示シタルトキハ善意ナル第三者ハ其意思表示

三五二一四

三六八四九

三六八八〇

三六二四八二

三六二六〇九

ヲ信シテ諸般ノ行爲ヲ爲スヘキハ當然ナレハ表意者ニ於テ後日ニ至リ自己ノ眞意ニ非サリシコト若クハ他ニ格段ナル特約アルコトヲ主張シテ其意思表示ノ效力ヲ左右スルコトヲ得ス

(刑) ○甲者カ乙者ノ所有ニ屬スル土地ヲ買受クルニ當リ丙者ノ所有名義ト爲シタル場合ニ於テ丙者カ擅ニ之ヲ丁者ニ賣却スルモ丁者ニシテ善意ナル以上ハ民法第九十四條第二項ニ依リ其土地ノ所有權ヲ保護スルコトヲ得ヘク丙者ノ犯罪ノ爲メニ何等ノ損害ヲ被ムルコトナシ從テ丁者ハ被害者ニ非ス

○正當ノ權利ナクシテ害惡ノ來ルコトヲ示シ他人ニ畏怖ノ念ヲ生セシメタルトキハ其權利ナキコトヲ知リ乍ラ故意ヲ以テシタルト將タ過失ニ依リ權利アリト誤信シタルニ基クトヲ問ハス民法第九十六條ノ強迫ニ該當スルモノトス

○債務關係カ辨濟ニ因リ消滅シタル場合ニ於テハ縱令當事者カ異時舊債務關係ヲ復活セシムヘキ意思表示ヲ爲スモ其行爲ハ新ナル債務關係ヲ發生スヘキ效力アルニ止マリ之カ爲メニ一旦消滅シタル債務關係ヲ復活セシムルコトヲ得ス

○虛偽ノ賣買ヲ爲シタル場合ニ於テハ其當事者ノ外賣主ノ債權者ノ如キ

三七六四五

三七二〇三

三七二五九

三七二五五

全ク意思ノ自由ヲ奪ハレタルトキハ其意思表示ハ唯形式的存在ヲ有スルニ止マリ實體上ニ在テハ全然無効ナリトス從テ民法第九十六條第一項ノ規定ハ此場合ニ適用スヘキモノニ非ス

(刑)

○強迫ニ因ル意思表示ノ取消ニ付テハ民法上特別ノ規定ナケレハ一般ノ原則ニ從ヒ第三者ニ對抗スルコトヲ得ルモノトス

○當事者カ不動産ノ寄託ヲ目的トスルニ拘ハラヌ賣買ノ名義ヲ以テ所有名義ヲ受寄者ニ移轉シタルトキハ其行為ハ虛偽假裝ニ屬スルモノトス
○土地及ヒ家屋ヲ抵當トシテ金錢ノ貸借ヲ爲シタル者カ抵當權設定ヲ賣買ニ假裝シタル後買主ニ於テ其賣買ニ基ク請求權ヲ他人ニ讓渡セル場合ト雖モ其讓受人善意ナル以上ハ賣主ハ貸借上ノ債權カ辨濟ニ因リ既ニ消滅ニ歸シタル事由ヲ以テ之ニ對抗シ得サルモノトス

(同主旨)

土地所有者カ眞實ニ所有權ヲ移轉スルノ意思ナク協議上他人ノ所有名義ニ爲シ置キタル場合ニ於テ他人カ擅ニ善意ノ第三者ニ之ヲ賣却スルモ眞所有者ハ其第三者ニ對シ之カ取戻ヲ請求スルノ權利ナシトス
承諾土地所ノ所有名義ヲ他人ニ移シタル者ハ第三者カ其他人ヲ眞ノ所有者ナリト信シテ有效ニ設定シタル抵當權ニ付キ自己ト其他人トノ間ニ於ケル意思表示ノ虛偽ナルコトヲ理由トシ

三九	三六〇
三九	三六〇
三九	一七〇八
四〇	三三
三三	一七

テ之カ無効ヲ主張スルヲ得ス

○權利ノ拋棄ハ民法施行前ニ於テモ相手方ニ對スル明示又ハ默示ノ意思表示ニ依リテ之ヲ爲スヘキモノトス

○民法第九十六條ノ詐欺ニ因ル意思表示ハ當事者ノ一方カ詐欺ヲ行ヒタルト第三者カ之ヲ行ヒタルトヲ問ハサルモ直接又ハ間接ニ表意者ニ對シテ行ハレタル場合ニ在ラサレハ取消ノ原因ヲ成ササルモノトス

○民法第九十四條第二項ノ規定ハ虛偽ノ意思表示カ物權ニ關スルト否トニ依リテ其適用ヲ異ニスヘキモノニ非ス從テ債權ヲ生セシムル意思表示示ノ虛偽ナルコトハ同第四百六十八條第二項ノ所謂讓渡ノ通知ヲ受クルマテニ讓渡人ニ對シテ生シタル事由中ニ包含セス

(反對)

虛偽ノ賣買契約ヲ締結シタル後賣主カ其假裝ノ債權ヲ他人ニ讓渡セル場合ニ於テハ其虛偽ノ意思表示ニ因ル無効ハ民法第四百六十八條ニ所謂讓渡ノ通知ヲ受クルマテニ讓渡人ニ對シテ生シタル事由ナリトス故ニ買主ハ之ヲ以テ讓受人ニ對抗スルコトヲ得
虛偽ノ寄託契約ヲ締結シタル後寄託者カ其假裝ノ債權ヲ他人ニ讓渡セル場合ニ於テハ其虛偽ノ意思表示ニ因ル無効ハ民法第四百六十八條第二項ニ所謂讓渡ノ通知前讓渡人ニ對シテ生シタル事由ナリトス故ニ受寄者ハ讓受人ノ善意ナルト否トニ拘ハラヌ此事由ヲ以テ對抗スルコトヲ得

三三	四〇	一五五
四〇	四八八	
四〇	六八九	
三七	五七	
三六	八八一	

○民法第一百條ノ規定ハ第三者ヲシテ其宥恕スヘキ誤信ノ結果ヲ免レシメ其利益ヲ保護シ安全ニ取引ヲ爲サシメントスル精神ニ出テタルモノトス隨テ本人ニハ何等ノ過失ナク却テ第三者ニ過失アル場合ニ於テハ縱令第三者カ代理人ニ其行為ヲ爲スノ權限アリト信スルモノ之ヲ信スヘキ正當ノ理由アルニ非サルヲ以テ同條ノ規定ヲ適用スルヲ得ス

○同一ノ法律行為ニ付キ一方カ相手方ノ代理人ト爲リ又ハ一人ニシテ當事者雙方ノ代理人ト爲リタルトキハ民法第八條但書ノ場合ヲ除ク外其行為ハ本人間ニ何等ノ效力ヲモ生セサルモノトス而シテ其代理ノ委任ニ因ルト法定タルトハ之ヲ問フ所ニ非ス

○代理人カ其權限内ニ於テ本人ノ爲メニ自己ノ名義ヲ以テ債務者ヨリ手形上ノ權利ヲ取得シタルトキハ本人自ラ直接ニ之ヲ取得シタルト同一ノ效力ヲ生スルモノナリ

○民法第九條ハ他人ニ代理權ヲ與ヘタル旨ノ意思ヲ表示セル者ハ表意ノ相手方タル第三者ニ對シ其者ト代理人トノ間ニ其代理權ノ範圍内ニ於テ爲シタル行為ニ付キ自ラ其責任ニ任スヘキ旨ヲ規定シタルモノニシテ表意ヲ受ケタル第三者以外ノ者ニ對シテモ亦本人タルノ責任ヲ負フヘキコトヲ規定シタルモノニ非ス

三六	三六	三六	三六
八六	六三	九七	九六

○代理人カ誤算其他ノ事由ニ因リ相手方ヨリ正數以外ノ金品ヲ受領スルハ權限内ノ行為タルヲ妨ケサルコトアルモ其行為ニシテ犯罪ヲ構成スル場合ニハ之ト同一ニ論スルコトヲ得ス

○民法第一百條ニ所謂正當ノ理由アリトスルニハ本人ノ過失ヲ要スルヤ否ヤハ法律上ノ問題ニ屬スヘキハ勿論代理人カ犯罪行為ヲ爲シタル事實ノミ存在スル場合ニ於テ本人ニ過失アリト爲スヘキヤ否ヤモ亦同シク法律上ノ問題ニ屬スルモノトス

○民法第九十九條ノ規定ハ第三者ノ保護ノ爲メ設ケラレタルモノニシテ代理人ノ爲シタル意思表示カ其權限内ノ事項ニ關スル事實ト本人ノ爲メニスルコトヲ示シタル事實トアル以上ハ代理人ノ眞意カ果シテ本人ノ爲メニスルニ在リシヤ將タ其地位ヲ濫用シ不正ニ自己ノ利益ヲ計ラントスルニ在リシヤヲ問ハス常ニ之ヲ適用スヘキモノナリ

○甲者カ乙者ニ對シ手形ヲ振出スニ當リ單ニ其手形ニ記載スヘキ振出ノ年月日若クハ受取人ノ氏名商號ノ記入ヲ乙者ニ依頼シ又ハ乙者カ其手形ノ交付ヲ受クル行為ヲ甲者ニ依頼スルカ如キハ民法第八條ニ所謂法律行為ニ付キ其相手方ヲシテ代理セシメタルモノト云フヲ得ス

○記名株券ノ賣買ノ成立シタル場合ニ於テ買主カ賣主ヨリ交付ヲ受ケタ

三三	三三	三三	三三
三三	九二	二四	二四

ル白紙委任狀ヲ利用シ株券ヲ自己ノ名義ニ書換フルカ如キハ賣買ヲ完了スルノ行為ニシテ民法第百八條但書ニ所謂債務ノ履行ニ外ナラサレハ同條ノ本文ヲ適用スヘキモノニ非ス

○復代理人ハ本人ヲ代表スルモノナレハ其代理行為ヲ爲スニ當リテ特ニ代理人ノ氏名ヲ表示セサルモ不法ニ非ス

○代理人カ權限外ノ行為ニ依リ本人所有ノ金錢ヲ他人ニ交付シ本人ニ損失ヲ生セシメタル場合ニ於テハ其賠償ノ責ニ任スヘキハ當然ニシテ本人カ代理人ト取引シタル第三者ニ對シ損失回復ノ請求權ヲ有スルト否トハ此責任ニ何等ノ影響ヲ及ボサス

○代理權ノ消滅ハ之ヲ善意ノ第三者ニ對抗シ得ヘカラサル法則ハ其代理權ノ總括的ナルト否トヲ問ハス之ヲ適用スヘキモノトス而シテ反證ナキ以上ハ第三者ハ代理權ノ消滅ヲ知ラサルモノナリト推定セサルヘカラス

(刑) ○代理人ノ行為カ犯罪ヲ成ス場合ト雖モ第三者ニ於テ代理人ノ權限ヲ有スルコトヲ信スヘキ正當ノ理由ヲ有シ而シテ本人ニハ第三者ヲシテ代理人ノ權限ヲ有スルコトヲ信セシメタル過失アルトキハ民法第百十條ニ依リ本人ヲシテ代理人ノ行為ニ付キ其責ニ任セシムヘキモノトス

三九	三六	三九	三九	三九
二六	二七	二五	二七	二二
二六	二七	二五	二七	二二

○代理人カ相手方ヲ欺罔シ手形ヲ騙取シタル場合ニハ本人ニ於テ其詐欺ノ事實ヲ知ルト否トハ相手方ノ取消權ニ何等ノ影響ヲ及ボスコトナシ
○民法第百二條ハ委任ニ因ル代理ト法定代理トヲ分タス一般ニ通スル原則ヲ定メタルモノナレトモ之ニ反スル別段ノ規定アル場合ニ於テハ其特別ノ條規ニ據ラサルヘカラス

三九	四五
----	----

○民法第百十條ニ所謂第三者カ其權限アリト信スヘキ正當ノ理由ヲ有セシトキトハ第三者カ代理人ト取引ヲ行フニ當リ代理人ハ本人ノ爲メニ其取引ヲ爲スノ權限ヲ有スルモノトノ觀念ヲ惹起スルニ足ルヘキ事情ノ存在ヲ指稱ス而シテ其事情ノ係爭取引ニ關聯シタルモノハ勿論他ノ取引ニ關聯セルモノト雖モ亦正當ノ理由タルニ妨ナキモノトス〔同一判例三八年三八三頁〕

○民法第百十條ノ規定ハ委任代理權ニ欠缺アル場合ノ外法定代理權ニ欠缺アル場合ニモ亦適用セラルヘキモノトス

○民法第百九條ハ本人カ第三者ニ對シテ他人ニ代理權ヲ與ヘタル旨ヲ表示シタル場合ノ規定ナリトス從テ法定代理ノ場合ニ之ヲ適用スヘキモノニ非ス

○民法第百十條ハ代理人カ權限外ノ行為ヲ爲シタル場合ニ關スル規定ナ

三九	三九	三九
七五	七六	七六

リトス從テ後見人カ其權限内ノ行爲ヲ爲シタル場合ニハ之ヲ適用スヘキモノニ非ス

○民法施行以前ニ於テモ法律ハ二名以上ノ後見人ヲ認メサルカ故ニ二名以上ノ者カ後見人トシテ未成年者ノ爲メニ爲シタル法律行爲ハ所謂無權代理人ノ爲シタル行爲ニ該當シ本人カ其追認ヲ爲スニ非サレハ之ニ對シ效力ヲ生セサルノミニシテ絶對ニ無効ナルモノニ非ス

(反對)

適法ノ後見人存在セサル場合ニ於テ後見人ト稱スル者ノ爲シタル法律行爲ハ代理權ナキ者カ之ヲ爲シタルニ外ナラサルヲ以テ當然無効ナリトス

○民法第百十七條第一項ハ代理權ヲ證明スルコト能ハサル場合ニ付キ制限スル所ナケレハ法律行爲ノ相手方カ代理人ニ對シテ其證明ヲ求メタル場合ナルト被代理人ニ對シテ履行ノ請求ヲ爲シタル場合ナルトヲ問ハス又裁判上ナルト裁判外ナルトヲ論セス苟モ相手方ノ要求ニ對シ代理權ヲ證明スルコト能ハサル場合ニハ總テ同條項ヲ適用スヘキモノトス

○代理人ノ相手方カ被代理人ニ對シ訴訟ヲ提起シタル場合ニ於テ民法第百十七條第一項ノ適用ヲ受ケントセハ先ツ訴訟ヲ代理人ニ告知シ之ヲ

シテ其代理權ヲ有スルコトヲ證明シテ以テ告知者ヲ保護セシメンカ爲メ從參加人タルコトヲ得ルノ機會ヲ與ヘサルヘカラス

○無能力者ノ代表機關カ一タヒ有效ニ行動シ或事實ヲ認識シタル以上ハ其法律上ノ效果ハ該機關ノ更替ニ因リテ消長スヘキモノニ非ス

(參照)

小作米ヲ受取ルハ管理權ノ所爲ニシテ處分權無キ者ト雖モ爲スコトヲ得ヘシ故ニ管理ノ所爲ヲ爲シ得ル者ハ處分ノ所爲ヲ爲スノ權アリト言フヲ得ス

代人ノ作リタル證書ニシテ本人ノ名義ヲ用ヒサルトキハ必ス無効ナリトノ規定ナシ

一個ノ事件ニ付キ數人ノ代理人ヲ任設シタル場合ニ於テ其委任カ共同ナルヤ將タ各別ナルヤハ事件ノ性質ニ依リ當事者ノ意思ヲ推定シテ定ムヘキモノトス

代理受任者ハ其代理カ自己ノ利益ノ爲メ設定セラレタルト否トニ拘ハラズ自己ノ資格ヲ以テ委任者ノ債務者ニ對シ訴訟ヲ爲スノ權ヲ有セス

代理ハ委任者ノ死亡ニ因リテ終了スヘキモノナルモ代理人ニ於テ其死亡ヲ知り得ルマテハ依然存續スヘキモノトス

代理權ヲ有セサル者カ他人ノ代理人トシテ爲シタル法律行爲ハ本人ノ追認ニ依リ其成立當時ニ遡リテ效力ヲ生スヘキハ條理上當然ナリ

第四節 無効及ヒ取消

○無効ノ契約ハ追認ニ依リテ其效力ヲ生スヘキモノニ非ス

○民法實施後ハ法律行爲ノ取消ハ相手方ニ對スル意思表示ニ依リ之ヲ爲

四〇	四〇	四〇	二四	二五	二九	二九	三〇	三一	三二
			一	一	九	二	六	四	二
八二六	五九四		二八	七五	一〇五	一	一	三七	一〇四

四〇	三六	三元	三元
五九四	五七一	二六二	七五

スヘキモノニシテ訴ヲ以テ之ヲ請求スルノ必要ナキモノトス

○取消シ得ヘキ法律行為ノ追認ニ關スル規定特ニ其制限ハ民法實施以前ニ在テハ之アラサリシヲ以テ事實裁判所ハ相當ノ證據ニ依リ自由ナル心證ヲ以テ其追認ヲ判斷スルコトヲ得ルモノトス

○後見人カ親族會ノ同意ヲ得スシテ被後見人ノ爲メニ爲シタル訴訟行為ハ當然無効ノモノニ非ス成年ニ達シタル被後見人又ハ親族會カ之ヲ追認スルトキハ授權ノ欠缺ハ補正セララルモノトス

○無効ノ行為タルコトヲ知レル當事者カ其行為ヲ追認シタル場合ニ於テハ更ニ同一ノ新行為アリタルモノト看做スヘキハ民法施行前ニ於テモ一般ニ是認セラレタル法理ナリ

○契約ヲ取消ス方法ハ所謂方式ニ屬スルヲ以テ取消權ヲ行フ當時ノ法律ニ從フヘキモノトス

○契約ノ成立民法施行前ニ係ルモ之カ取消ノ行為ニシテ民法施行後ニ爲サルル以上ハ其果シテ取消ノ效果ヲ生スルヤ否ヤノ問題ハ民法ヲ適用シテ之ヲ定メサルヘカラサルモノトス

○未成年者ノ爲シタル法律行為ハ有效ノ追認若クハ時効ニ因リ取消權消滅セサル以上ハ其法律行為ニ基ク訴訟カ提起セラレタル後ト雖モ之ヲ

三三	二	二六
三四	二	八二
三五	一	八
三六	二	一
三七	一	一〇
三八	二	六
三九	一〇	四

取消シ得ヘキモノトス

○未成年者カ其法定代理人ノ同意ヲ得スシテ爲シタル法律行為ノ取消ノ意思表示ヲ爲スニ付テハ別ニ方式ノ定ナキヲ以テ訴訟上防禦抗辯トシテ之ヲ爲スコトヲ妨ケス

○親權ヲ行フ母カ民法第八百八十六條ノ規定ニ違反シテ爲シタル借財ニ付キ子又ハ其法定代理人カ取消ノ意思ヲ表示シタルトキハ何人ニ對シテモ其取消ノ效果ヲ援用スルコトヲ得ルモノトス

(刑) ○名ヲ契約ニ假託シテ爲シタル詐欺取財ニ付キ數人ノ共犯者アル場合ニ單ニ其中ノ或者ノミ契約當事者トシテ意思ノ表示ヲ爲シ他ノ者ハ直接ニ其契約ニ關與セサリシトキハ契約取消ノ意思表示ハ契約ノ當事者トシテ意思ノ表示ヲ爲シタル犯人ニ對シテノミ之ヲ爲スヲ以テ足ル從テ自餘ノ犯人ニ對シテ之ヲ爲スノ要ナシ

(刑) ○詐欺ニ因ル意思表示ニ基キタル取消ノ善意ノ第三者ニ對抗シ得ルヤ否ヲ決スルニハ先ツ行為ノ取消アリタルヤ否ヲ確定スルヲ要ス

(刑) ○如上ノ場合ニ於テ善意ノ第三者ハ其取消アリタルコトヲ主張スルヲ妨ケス

(刑) ○詐欺取財ノ被害者カ犯人ニ對シ明カニ契約ヲ取消ス旨ノ意思ヲ表示セ

三五	一〇	五四
三六	一〇	一五四
三七	一〇	八二四
三八	一〇	二四七九
三九	一〇	二九六
四〇	一〇	二九六
四一	一〇	二九六

サルモ其目的物件ノ登記抹消ヲ請求スルハ即チ登記原因タル契約ヲ存在セシメサルノ意思ヲ表白シタルモノニ外ナラス

三七

二四〇四

○不法ナル親族會ノ決議ヲ取消ハ善意ノ第三者ニ對シテ其效力ヲ及ボサストノ規定アラサルニ因リ一旦決議ヲ取消シタル以上ハ其決議取消ノ判決アリタル前後ヲ問ハス又第三者ニ對スルト否トヲ論セス絶對ニ取消ノ效力アルモノトス

三八

八六九

○民法第百十九條但書ノ規定ハ商法及ヒ商慣習ニ牴觸スル所ナキヲ以テ生命保險契約ニモ亦之ヲ適用スヘキモノトス

三九

一四二

○民法施行前後見人カ親族ノ連署ナクシテ未成年者ノ不動産ヲ他人ニ賣渡シタル行為ニ付テハ民法施行法第三十二條同第三十一條但書ニ依リ民法中取消權ノ時効ノ規定ヲ適用スヘキモノトス

四〇

一四七

○民法第百二十六條ニ所謂追認ヲ爲スコトヲ得ル時トハ同第百二十四條第一項ニ規定セル取消原因タル情況ノ止ミタル時ヲ指稱シ此原則ニ對シテハ同條第二項及ヒ第三項所定ノ例外アルニ過キス

四一

一四七

○未成年者ノ法定代理人カ取消シ得ヘキ行為ヲ爲シタル場合ト雖モ其未成年者カ成年ニ達シタル後五年ヲ經過セルトキハ之ヲ取消スコトヲ得ス

四二

一四七

○民法第百二十五條第二號ニ所謂履行ノ請求トハ取消權者ノ相手方カ取消權者ニ對シ爲シタル履行ノ請求ヲ指稱セルモノニ非スシテ取消權者カ取消シ得ヘキ行為ニ基キ取得セル債權ノ履行ヲ其相手方ニ要求シタル事實ヲ指稱スルモノトス

四三

八三七

(刑) ○民法ハ法律行為ノ取消ニ要スル意思表示ノ形式ヲ限定セサレハ其意思表示ハ明示タルト默示タルト將タ直接タルト間接タルトヲ問ハサルモノトス

四四

一四七

○法律行為取消ノ意思表示ニ付テハ法律上一定ノ方式ナケレハ訴若クハ抗辯方法ニ依リテ之ヲ爲スコトヲ得

四五

一五七九

(同法第百)

法律行為取消ノ意思表示ニ付テハ一定ノ方式ナキヲ以テ訴若クハ抗辯ノ方法ニ依リテモ亦之ヲ爲シ得ルモノトス
法律行為取消ノ意思表示ニ付テハ法律上何等方式ノ定ナケレハ訴訟上防禦方法トシテ之ヲ爲スモ妨ナシ

四六

三三三

○當事者カ訴ヲ以テ取消ノ意思ヲ表示スルニハ特ニ係争法律行為ヲ取消スコトヲ明言セサルモ其訴旨ニシテ之ヲ存續セシメサルコトヲ默示スレハ足ルモノトス

四七

一五七九

(刑) ○恐喝取財ノ被害者カ犯人ニ對シ明カニ賣買契約ヲ取消ス旨ノ意思ヲ表

示セサルモ騙取ニ係ル賣渡證書及ヒ代金領收證書ニシテ契約ノ成立ヲ
證スヘキ書類ノ取戻ヲ求ムルハ即チ該契約ヲ存在セシメサルノ意思ヲ
表示シタルモノニ外ナラス

(參照)

他人ノ犯罪ニ因テ書入登記カ抹殺セラレタルハ無効ノ抹殺ニテ當初ヨリ其抹殺ナカリシモノ
ト看做ササルヲ得ス
契約ヲ取結フノ當時幼者ナリト雖モ其契約ノ繼續中義務ヲ盡シ且其事務ニ關與シタルニ於テ
ハ能力發達ノ日之ヲ默許追認シタルモノト認ムルヲ得ヘシ
法律上追認トハ自己ニ屬スル債務ノ時效ヲ經タルモノ若クハ無能力者カ完全ニ能力ヲ得タル
後之ヲ確認スルカ若クハ自己ノ手跡署名又ハ印章ノ真正ナルコトヲ確認スルコトヲ指シ偽造
ノ證書ヲ以テ他人カ受取リタル金則チ自己ニ引受ケ辨償セントスルカ如キハ之ヲ追認ト云フ
ヲ得ス

當然無効ノ契約ハ法律上何等ノ效果ヲモ生セサルヲ以テ之ニ對シ取消ヲ請求スルハ失當ナリ
地所賣買契約カ無能力者トノ取引ナルカ爲メ無効トナリタル場合ニ無能力者ノ受取リタル代
金ニ付テハ法理上現ニ利益ノ存在スル限度ニ於テノミ返還ノ責ヲ負フヘキモノトス隨テ代金
ノ返還ヲ請求スル者ハ代金ノ授受及ヒ契約ノ無効ニ歸シタル事實ノミナラス其代金ニ因リ相
手方カ現ニ利益ヲ受ケ居ル事實ヲモ立證スルノ責任アリ
犯罪ニ因テ生シタル義務ハ不成立ナルヲ以テ追認スルヲ得ス
不成立ノ契約ハ追認ニ因リ其效力ヲ生セサルハ普通ノ法理ナリ

第五節 條件及期限

四〇	二六	二七	二八	二九
三〇	三一	三二	三三	三四
三〇	三一	三二	三三	三四
三〇	三一	三二	三三	三四
三〇	三一	三二	三三	三四

○不確定ナル事實ノ到來ヲ以テ義務履行ノ期限ト爲スコトヲ得サルモノ
ニ非ス

○期限附債務ノ負擔者カ期限ヲ定メテ擔保ヲ供スヘキコトヲ約シタルニ
拘ハラス其期限ヲ經過スルモノ之ヲ供セサルトキハ債務者ハ債務ニ附シ
タル期限ノ利益ヲ失ヒ即時ニ其債務ヲ履行スヘキモノトス

○民法第百三十條ノ規定ハ民法實施前ニ締結シタル條件附ノ法律行為ニ
付テモ法理トシテ齊シク適用セラレヘキモノナリ

○保證人カ主タル債務者ニ於テ債務不履行ノ責任ヲ負ヒタル時始メテ其
履行ヲ爲スヘシトノ停止條件附債務ヲ負擔シタル後主タル債務者カ結
約當時無能力者ナリシコトヲ理由トシテ契約ヲ取消シ其債務全然無効
ニ歸シタル場合ニハ民法第百三十一條第一項前段ノ規定ヲ適用スヘキ
モノニ非ス

○債權者カ連帶債務者ノ一人ニ對シ其支拂金以外ノ債務ヲ免除スル代リ
ニ他ノ債務者ヲシテ免除ノ利益ヲ受ケサラシムル爲メ債務者ヨリ之ヲ
通知シ若クハ援用セシムルコト等ヲ禁止シ附スルニ契約全部ヲ無効ト
爲シ且違約金ヲ收得スル制裁ヲ以テシタルトキハ其契約ハ不法ノ條件
ヲ附シタル法律行為ニシテ無効タルヲ免レヌ

三三	三四	三五	三六	三七
三三	三四	三五	三六	三七
三三	三四	三五	三六	三七
三三	三四	三五	三六	三七
三三	三四	三五	三六	三七

(參照)

甲者乙者ヨリ領收セシ債權證書ニ官私印ノ偽造アルコトヲ覺知セシ場合ニ中リ乙ノ父丙ナル者其責務ヲ負擔シ夫ノ偽造嫌疑ノ證書ト確實抵當附證書トニ交換シ從テ甲者ハ乙者ノ告訴ヲ爲サストノ條件ヲ附シタル契約ヲ甲丙間ニ取結ヒタル後甲者其約ニ背キ夫ノ偽造嫌疑ノ證書ヲ提ケ告訴ヲ爲シタルトキハ條件既ニ不成立トナリタルヲ以テ丙者ニハ責務負擔ノ貴ナシ契約ノ履行期限經過後單ニ期間ヲ定メテ催告ヲ爲シタル一事ヲ以テ合意上ノ延期ト爲スコトヲ得ス

人生普通ノ狀態ニ依リ人ノ壽命即チ生存期ヲ推定シタルハ不法ニ非ス

第五章 期間

○凡ソ期間ニ關スル法律ノ規定中其起算ノ時ヲ明示セサル場合ニ在テハ其各條ニ掲ケタル法律行為其他ノ事由ノ發生シタル時ヨリ起算スルヲ定則トス

○舊商法ノ施行中滿期日ノ到來シタル約束手形ニ關スル時効期間ノ計算ニ付テハ民法第四百十條ノ規定ヲ適用スヘキモノナレハ滿期日ヲ算入スヘキモノニ非ス

○民法第四百十二條ニ所謂取引ヲ爲ササル慣習アル場合トハ獨リ債務者ニ於テ取引ヲ爲ササル慣習アル場合ニ止マラス債權者ニ同一ノ慣習アル場合モ亦之ヲ包含スルモノトス

三七	二元	二元	三元
三五	八	五	五
三二	三元	二〇	三元
三〇	二元	一〇	二元
二七	一元	〇	一元
二五	一元	〇	一元
二三	一元	〇	一元
二〇	一元	〇	一元
一五	一元	〇	一元
一〇	一元	〇	一元
五	一元	〇	一元
三	一元	〇	一元
二	一元	〇	一元
一	一元	〇	一元
〇	一元	〇	一元

○民法第四百十二條ニ云フ取引トハ商法ニ所謂商取引ハ勿論公證人又ハ執達吏カ手形所持人ノ依頼ニ基キ拒絕證書ヲ作成スル行為ノ如キモ亦之ヲ包含セルモノトス

○一定ノ期間ヲ示ス場合ニ何月迄ト記載シテ殊ニ日時ヲ明示セサルトキハ其月ノ末日迄ヲ意味スルモノトス

第六章 時効

第一節 總則

○支拂命令ノ申請ハ裁判所カ其命令ヲ發シ之ヲ債務者ニ送達シタルトキハ其申請ノ日ニ遡リテ出訴期限中斷ノ效力ヲ生スルモ債務者カ異議ノ申立ヲ爲シ債權者ヨリ提起スヘキ訴カ地方裁判所ノ管轄ニ屬スヘキ場合ニ於テハ其異議ノ通知書送達ヨリ一个月内ニ起訴ナキトキハ支拂命令ノ申請ハ出訴期限中斷ノ效力ヲ喪フモノトス

○債務者ニ於テ既ニ債務ヲ履行シタルコトヲ陳述スルモ特ニ出訴期限經過ノ申立ヲ爲スニ非サレハ裁判所ハ出訴期限規則ヲ適用シテ裁判ヲ爲スヘキモノニ非ス

○出訴期限規則ヲ援用スル者ハ必スヤ辨濟ノ事實ヲ主張スルヲ要ス而シ

三七	三元	三元	三元
二七	二元	二元	二元
二五	一元	一元	一元
二三	一元	一元	一元
二〇	一元	一元	一元
一五	一元	一元	一元
一〇	一元	一元	一元
五	一元	一元	一元
三	一元	一元	一元
二	一元	一元	一元
一	一元	一元	一元
〇	一元	一元	一元

- 其主張ノ事實ハ立證ヲ要セス
- 債務履行ノ催告ハ口頭又ハ私書ヲ以テスルモ其效アリトス
- 民法施行以前ニ在テハ後見人カ出訴期限經過後ニ係ル幼者ノ債務ヲ認ムルモ無効ニ非ス
- 前戸主ノ債務ニ付キ家督相續人ニ對シテ爲シタル時効ノ中斷ハ前戸主ニ對シテ其效力ヲ及ホサス
- 裁判所カ債權者ノ申請ニ依リテ支拂命令ヲ發シ而シテ該命令カ債務者ニ送達セラレタルトキハ其申請ノ日ニ遡リテ出訴期間ヲ中斷スルモノトス
- 民法第五百十三條ニ所謂裁判上ノ請求トハ訴ノ提起ヲ指稱シタルモノトス
- 民法第四百九條ニ所謂訴ノ却下トハ狹義的意義ニ於ケル訴ノ却下ノ外民事訴訟法ニ謂フ請求ノ却下ヲモ包含セルモノトス

(同五言)

民法第四百九條ニ所謂訴ノ却下ハ訴訟ノ管轄違其他不適法ナルカ爲メ却下セラレル場合ハ勿論其請求自體ノ不當ナルカ爲メ却下セラレル場合ヲモ包含スルモノトス

- 債權者ノ破産宣告ノ申立ハ之ニ因リテ破産者ノ財産ヲ保全シ公平ニ辨

三三	三三	三三	三四	三三	三七	三六
二	三	六	九	三	六	九
一九	三	七	六	四	二	五
一九	三	七	六	四	二	五

濟ヲ受クルノ手續ヲ施サシメンカ爲メニスルモノナレハ一種ノ裁判上ノ請求ニ外ナラス

- 假差押ニ因リ有效ニ時効ヲ中斷シタル後其假差押カ本差押ニ移リタルトキハ假差押ノ效力ハ當然本差押ニ移ルヘキモノトス
- 消滅時効ニ罹リタル權利ハ當事者カ時効ヲ援用スルニ因リ始メテ消滅スルモノニ非スシテ時効成就ノ時ニ於テ既ニ消滅セルモノトス
- 民法第四百十五條ノ規定ハ消滅時効ニ付テ之ヲ云ヘハ時効ニ因リ利益ヲ享有スル者カ抗辯方法トシテ之ヲ利用スルニ非サレハ裁判所ハ時効ニ因リテ權利ノ消滅シタル事實ヲ認定シ得サルモノト爲シタルニ過キス
- 時効カ完成シタルヤ否ヤハ事實裁判所ノ職權ヲ以テ調査スヘキ事項ニ非ス
- 民法第九百六十六條ノ規定ニ依ル家督相續回復請求權ノ時効ハ當事者カ之ヲ援用スルニ非サレハ裁判所ハ之ニ據リテ裁判ヲ爲シ得サルモノトス
- 支拂命令カ時効中斷ノ效力ヲ生スルニハ權利拘束ノ存在ヲ要件トス故ニ其命令カ適法ニ送達セラレサル爲メ權利拘束ノ效力ヲ發生セサリシ

三七	三七	三六	三六	三九	三九
一五八	一六三	一五八	一五八	一五八	一五八
一五八	一六三	一五八	一五八	一五八	一五八
一五八	一六三	一五八	一五八	一五八	一五八

以上ハ縱令形式的有效ナル執行命令ノ送達アリトスルモ其行爲ハ時效中斷ノ效力ヲ生セス

(參照)

債務ノ時效ハ人ニ對スルモノニ非シテ債務其者ニ對スルモノナルヲ以テ時效ノ中斷セララル場合ニ在テモ保證義務ハ其債務ニ隨伴スルモノトス

單純ナル和解ハ時效ヲ中斷スル效果ヲ生セサルモノトスルモ和解ノ手續ニ依リ勸解ヲ完結シタルモノハ時效ノ中斷ヲ害セサルコト勿論ナリ

公訴ハ以テ私訴免責時效ノ進行ヲ止ムヘカラス故ニ「公訴事件ノ結局マテ出訴期限ヲ中斷シタルモノト云ハサルヘカラス」ト判決シタルハ不法ノ裁判ナリ

債權者カ督促手續ニ依リ明カニ自己ノ權利ヲ行使スルノ意思ヲ表示シ其目的ヲ達スルカ爲メ支拂命令ヲ申請スルハ法律ノ許セル手續即チ事實ナリ債務者カ此手續即チ事實ニ對シ相當ノ時間ニ異議ヲ申立テタルカ爲メ支拂命令ノ效力ヲ失ヒ又ハ債權者カ異議申立ノ通知書送達ヨリ一ヶ月ヲ經過スルモ管轄裁判所ニ訴ヲ起ササルカ爲メ權利拘束ノ效ヲ失フト雖モ此手續即チ事實ハ決シテ消滅スルモノニ非ス其事實消滅セサル以上ハ隨テ期限中斷ノ效アルモノトセサルヲ得ス

主タル債務者カ時效ノ利益ヲ申立テ免責ヲ主張セハ其義務ヲ免カレ得ル場合ニ於テ其權利ヲ有シナカラ之ヲ主張セス却テ債務ヲ追認シタルハ所謂時效ノ拋棄ナリ時效ノ拋棄ハ自ラ之ヲ爲シタル者若クハ其承繼人ニ對シ效力ヲ有スルノミニシテ從タル債務者即チ保證人ニハ其效果ヲ推シ及ホシ得ヘキモノニ非ス(同一判例二八年二卷六六頁、同年三卷二四頁)

凡ソ債務者ハ債權者ノ合意ヲ得レハ何時ニテモ債務ノ延期ヲ爲シ得ヘキモノニシテ他人ノ爲メニ拘束セララルコトナシ便チ債務者カ返濟期限ノ經過シタル債務ノ爲メ延期ノ契約ヲ爲シ其債務ノ時效ヲ中斷スルニ於テハ保證義務モ之ニ隨伴シ保證人モ時效ヲ得ル能ハス

執行文ノ付與ヲ受クルハ權利行使ノ著手ナルカ故ニ其付與ハ時效中斷ノ效力アリ

四〇	四三
二五	一一三
二六	一一四
二六	二三〇
二七	二〇一
二七	五四六

第三節 消滅時效

○民法第七十三條第一號ハ生産者及ヒ商人カ獨リ消費者ニ對シ賣却シタル產物及ヒ商品ノ代價ニ付テノミ適用スヘキ規定ニ非スシテ卸賣商人カ轉賣ヲ目的トスル者ニ對シ賣却シタル商品ノ代價ニ付テモ均シク適用スヘキ規定ナリトス

○民法第六十九條ニ所謂年又ハ之ヨリ短キ時期ヲ以テ定メタル金錢其他ノ物ノ給付ヲ目的トスル債權トハ終身定期金、利息等ノ如ク一定ノ法律關係ヨリ遞次ニ發生スル債權ヲ指稱セルモノニシテ年ヨリ短キ時期ヲ以テ分割辨濟ノ期限ヲ定メタル債權ノ如キハ之ヲ包含セス

(同主旨)

民法第六十九條ハ基本タル債權アリ其效果トシテ或短期毎ニ金錢等ノ給付ヲ爲サシムル債權ニノミ適用セララルヘキモノニ非ス養料若クハ終身年金其他教師雇人等ノ謝金給料ニ關スルモノノ如ク基本タル債權ナク年以下ノ短期ニ於テ時時發生スヘキ單一ノ債權ニ付テモ亦適用セララルヘキモ債權關係ハ一時ニ發生シ單二年又ハ之ヨリ短キ時期ニ於テ分割辨濟スヘキコトヲ定メタル場合ニハ之ヲ適用スヘキモノニ非ス

二八	三〇
三〇	八一
三六	四〇一
三七	三三五
三五	四九

民法第六十九條ニ所謂年又ハ之ヨリ短キ時期ヲ以テ定メタル金錢其他ノ物ノ給付ヲ目的トスル債權トハ利息借貸給料等ノ如キ毎時期ニ支拂フヘキ債權ヲ指稱スルモノニシテ借用金自體ニ適用スヘキ規定ニ非ス

三六

八〇二

民法第六十九條ニ所謂債權ハ年以下ノ期間ヲ以テ定メタル金錢其他ノ物ノ給付ヲ目的トスルモノニシテ其期間毎ニ發生スヘキ債權ナラサルヘカラス而シテ貸借上ノ債權ノ如キハ其貸借ノ成立ト同時ニ發生スルモノナレハ其返還期限ノ一年以内タルト否トナ間ハ同條ノ規定ヲ適用スヘキ限ニ在ラス

三六

一〇三

民法第六十九條ノ規定ハ時ノ經過ニ由リ遞次ニ發生スヘキモノニシテ年又ハ之ヨリ短キ時期毎ニ支拂フヘキコトヲ目的トスル債權ニ適用スヘキモノニシテ一時ニ發生シタル債務ノ分割辨濟ノ如キ場合ニ於ケル債權ニ適用スヘキモノニ非ス

三六

二四〇

○民法施行以前ニ於テハ辨濟期限ノ定ナキ債務ハ出訴ノ日ヲ以テ期限ト

看做シタルモノトス從テ債權者カ縱令出訴前辨濟ヲ請求スルモ之カ爲

メニ消滅時效ノ進行ヲ開始スヘキモノニ非ス

三九

五三九

○辯護士公證人及ヒ執達吏ノ職務ニ關スル債權ニ付キ特ニ辨濟期ヲ定メタル場合ニ於テハ其原因タル事件ノ終了セルト否トニ拘ハラズ期限到來シタル時ヨリ時效進行スルモノトス

四〇

二八二

○辯護士カ委任者ニ對シテ主張スル債權ニ付キ民法第七十二條ヲ適用スルニハ先ツ其原因タル行爲ハ裁判所ニ於テ之ヲ行フモノナルコトヲ

確定セサルヘカラス

○民法第六十八條ノ定期金ノ債權トハ定期毎ニ若干ツツノ金錢又ハ其他ノ物ノ給付ヲ受クヘキ基本ノ權利ヲ指稱セルモノトス從テ消費貸借

四〇

四九五

ニ基ク債權ノ如キハ縱令時期ヲ定メテ數回若クハ數十回ニ之ヲ辨濟スルコトト爲スモ同條ニ所謂定期金ノ債權ニ非ス

四〇

六四三

○本來一箇ノ債權ト雖モ時期ヲ定メテ數回ニ之ヲ分割辨濟スヘキ場合ニハ各辨濟期ノ到來ニ因リ其期ニ辨濟セラレヘキ部分ニ應シ一部ツツ時

四〇

六四三

第二編 物權

○物權ハ特定物ニ非サレハ發生スヘキモノニ非ス從テ金錢ノ如キ融通物ニシテ特定セサルモノハ交付ヲ受ケサル間ハ之ヲ請求スヘキ債權ヲ有スルニ過キス

三三

三

九三

○行政處分ニ依リ公有ニ屬スル堤防敷地使用ノ權ヲ得タル者ハ使用命令ノ趣旨ニ從ヒ其範圍内ニ於テ該敷地ヲ自己ノ私用ニ供シ之ヲ使用シ得ルニ過キサレハ其權利ハ私權ニシテ而モ一種ノ財產權タルニ止マリ之ヲ以テ一ノ物權又ハ債權ナリト云フヲ得ス

三七

一五五

(參照)

基地ハ普通民事上ノ財産ト其性質ヲ異ニスル所アルヲ以テ之ニ附着セル立木ノ如キモ亦通常ノ共有立木ト同一視スルヲ得ス

一箇ノ土地ニ對シ前後二箇ノ權利者アリ何レモ相當ノ手續ヲ爲シ共ニ懈怠又ハ過失ナク兩立シ難キトキハ先キニ著手シタルモノヲ保護セサルヘカラス

何人ト雖モ自己ノ有セサル權利ヲ他人ニ移スコトヲ得ス

礦泉探酌權ノ設定カ土地ノ使用權若クハ賃借權等ノ如ク直チニ其地上ニ權利ヲ有スルモノナランニハ物權ヲ以テ論スルヲ得ルト雖モ其地ノ所有他ニ移轉シタル場合ニ於テ原判決力探酌權ハ礦泉ノ上ニ有スル物權ナリト論定シタルノミニテ該權ノ設定ハ如何ナル契約ニ因リ成立セシモノナルヤ又該權ノ其土地ニ於ケル關係ハ如何ナル事實ナリヤノ點ニ付テ毫モ説明スル所アラサレハ其探酌權ハ單ニ礦泉ヲ酌取ルノ權利ト認メ論定シタルモノト見ルノ外ナキヲ以テ物權タルノ性格ヲ有セス則チ原判決ハ不法ノ裁判タルヲ免レンス

礦泉探酌權ハ物權ナリ
礦物探掘ノ特許ヲ得タル者ハ礦物其物ノ所有權ヲ獲得シタルニ非スシテ單ニ其礦物ヲ探掘スルノ權利ヲ獲得シタルニ過キス故ニ之ヲ以テ不動産ヲ獲得シタルモノト云フヲ得ス

第一章 總則

○府縣ノ告示ニ依リ或期限内ニ公證割印簿錯雜ニ付キ更正セシムルヲ以テ關係ノ者ハ申出ツヘク期限經過ノ上ハ一切關係ナキモノトシ他ヘ公證セシムヘキ旨ヲ達セラレタルトキ之カ申出ヲ爲ササリシ者ハ其期限

三五	二	三四
二五	六	一〇五
二六	二	四〇三
二六	八	八三
二九	七	四

ノ經過後登記ヲ受ケタル善意ノ第三者ニ對シ公證ノ效力ヲ主張スルヲ得サルモノトス

○形式上戸長ノ公證アルモ無効ノ抵當ニ對スルモノハ實體上公證タル效カナシ

○舊公證ノ旨趣タル公簿上其地所又ハ建物カ賣主又ハ抵當置主ニ屬スル等ニ付キ事實相違ナキコトヲ保證スルニ止マリテ契約當事者ノ身分迄ヲ證明スルモノニ非ス

○民法第七十七條ハ不動産ニ關スル物權ノ得喪及ヒ變更ニ關スル規定ニシテ從來保有スル所有權ニ適用スヘキモノニ非ス

○登記法發布以前公賣處分ニ因リ地所ヲ買受ケタル者カ地券ノ書換ヲ怠リ地券臺帳及ヒ土地臺帳面所有名義ノ變更ナカリシ爲メ其賣主ニ於テ所有權ノ登記ヲ爲シ更ニ其地所ヲ第三者ニ賣渡シタルトキハ買主ハ右ノ第三者ニ對シ取戻ヲ請求スルコトヲ得ス

○民法第七十七條ハ第三者ノ意思ノ善惡如何ヲ問ハサルノ律意ナルカ故ニ縱令第三者ノ爲シタル不動産ノ賣買及ヒ登記カ當事者一方ノ先賣買ヲ無効ナラシムルアリトスルモ其先賣買ニシテ登記セラレサル限り債權ノ詐害行爲ニ關スル民法第四百二十四條ヲ援用シテ之カ取消ヲ請

三三	二	八
三三	二〇	四
三三	九	一八
三三	二	四五
三三	八	四九

求スルヲ得ス

○地所建物ノ賣買讓與質入書入ハ登記法ニ從ヒ之ヲ登記スルニ非サレハ
第三者ニ對シ其效ナシ

○不動産所有者ノ意思ニ反シ擅ニ自己ノ名義ニ登録シタル者ノ債務ニ對
シ其不動産ヲ差押ヘタル者ハ右不動産所有者ニ對シ民法第七十七條
ニ所謂第三者ニ非ス

○賣買ニ依リ不動産ヲ取得スルモ登記ヲ經サルモノハ其效力單ニ賣買當
事者間ノ關係ニ止マリ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルモノト
ス

○民法第七十七條及ヒ第七十八條ニ規定スル所ハ獨リ同一物件ニ關
シテ設定シタル數人ノ權利牴觸スル場合ノミニ限ラス所有權利ノ轉轉
シタル場合ニ於テハ最初ノ所有者ト轉得者トノ間ノ關係ニ付テモ亦同
シク適用セラルルモノトス

○曾テ債務者ヨリ不動産ノ所有權ヲ取得シタル者カ其登記ヲ怠リ且其不
動產ノ競落許可ノ決定後マテ異議ナク經過シタルトキハ其取得者ハ競
落人及ヒ競賣ニ付テノ利害關係人ニ對シ所有權ヲ對抗スルコトヲ得サ
ルモノトス

三三	三七	三三
三三	一〇	二六
三四	二	四
三四	二	一〇一
三四	四	五
三四	九	三

○明治十九年八月法律第一號登記法實施以前ニ於ケル建物ノ賣買ニシテ
明治八年九月第四百八號布告建物賣買讓渡規則ニ從ヒ公證ヲ受ケス
又其後登記法ニ依リ所有權ノ登記ヲモ爲ササルニ於テハ買主ハ其賣主
ノ所有ナリトシテ差押ヘタル賣主ノ債權者ニ對シテ所有權取得ノ對抗
ヲ爲スコトヲ得ス

○民法第七十七條ニハ不動産ニ關スル物權ノ讓渡ノ際犯罪所爲ノ牽連
セル場合ヲ除外シタル規定ナキヲ以テ他ニ先チテ不動産ヲ買受ケタリ
トモ之カ登記ヲ爲ササル間ニ同一ノ不動産ニ付キ抵當權ヲ設定シ而シ
テ抵當權者カ買主ニ先チテ登記ヲ爲シタル場合ニ於テ賣主ノ買主ニ對
スル所爲カ犯罪タルト否トヲ問ハス右法條ノ適用ヲ受ケ抵當權ノ設定
ハ有效ナリトス

○民法第七十八條ハ第三者カ自ラ權利ヲ有シ讓渡ノ目的物タル動產ニ
付キ利害ノ關係アル場合ニ限リ適用スヘキモノニシテ單ニ物ノ寄託ヲ
受テ寄託者ノ爲メニ之ヲ保管スル者ノ如キハ返還ノ時期ヲ定メタルト
否トヲ問ハス請求次第何時ニテモ之ヲ返還スル義務ヲ負擔シ其寄託物
ニ付キ何等ノ利害關係ヲ有セサルヲ以テ同法條ニ所謂第三者ト稱スヘ
キモノニ非ス

三五	七	六〇
三五	九	三
三六	三	一〇四

○民法第七十八條ニ所謂第三者トハ廣ク物權ノ讓渡人讓受人及ヒ其一般承繼人以外ノ者ヲ包括シ獨リ讓渡ノ目的物ニ付キ直接ニ權利ヲ取得セル者ノミヲ指稱スルニ非ス故ニ讓渡人ノ債權者ノ如キモ亦右規定ノ第三者ニ該當ス

○民法第七十八條ニ所謂第三者トハ動産ニ對シ所有權其他ノ物權ヲ有スルモノノミナラス動産ノ所有者タル債務者ニ對スル一般ノ債權者ヲモ包含スルノ法意ナリ

○民法第七十七條ハ登記法ニ列記シタル物權ニ付テハ登記ヲ爲スニ非サレハ第三者ニ對抗シ得サルコトヲ規定シタルニ過キスシテ登記ナキ物權ハ絶對ニ對抗力ナシトノ法意ニ非ス

○民法ニ於テ既ニ入會權ヲ物權ト認メタル以上ハ其權利ノ性質上登記ナキモ當然第三者ニ對抗スルヲ得ヘキモノトス

(刑) ○民法第七十七條ニ所謂「第三者」トハ不動産其物ノ上ニ行ハルル特種ノ權利ヲ有スルカ爲メ不動産上物權ノ得喪變更ニ付キ利害關係ヲ有スル者ノミヲ指稱スルモノトス從テ不動産其物ニ付キ何等ノ權利ヲ有セサル者ハ同條ニ所謂第三者ノ中ニ包含セス

○地上權ヲ讓受ケタル者ハ前地上權者ノ承繼人ナルカ故ニ其地上權ヲ以

三六

二三元

三六

七〇三

三六

七五九

三六

七五九

三六

七五九

テ土地所有者ニ對抗スルニハ登記ヲ爲スコトヲ要セス從テ其土地所有者ハ民法第七十七條ニ所謂第三者ニ非ス

○地所ノ買得者ハ所有權ニ付テハ前所有者ノ承繼人タルモ其地所ノ地上權關係ニ於テ之ヲ承認セサルヘカラサル責任ナキトキハ地上權者ニ對シ第三者ノ地位ニ在ルモノトス

(刑) ○土地所有者ヲシテ其所有地内ニ井泉ヲ穿ツコトヲ得サラシムル權利ハ現行法上地役權ノ設定ニ依リテ之ヲ創設シ得ルノ外物權トシテ法律ノ保護ヲ受クヘキモノニ非ス又此種ノ慣習ハ其效力ヲ有セス

○當事者カ或物權ヲ設定スルニ當リ取得者ノ權利ノ安全ヲ期シ其登記手續ヲ完了シタル後ニ非サレハ設定契約ノ完結セサルヘキコトヲ特約スルハ違法ニ非ス

○數人カ前後相次テ各別ニ同一ノ立木ヲ買受ケタル場合ニ於テ其所有權ノ得喪ニ付キ特ニ他人ヲシテ之ヲ明認セシムルニ足ルヘキ行為ヲ爲シタル者ハ賣買ノ時日ノ前後ヲ問ハス其所有權ノ取得ヲ以テ他ノ買主ニ對抗シ得ルモノトス

(同第三四)

立木ニ關スル權利ノ設定ハ登記ヲ爲スヘキ法規ナキヲ以テ各別ノ人ニ前後相次テ各別ニ權利

三六

二五九

三七

三九二

三七

四二九

三七

二〇九

三六

二〇〇

移轉登記ヲ爲スモ地上權ノ移轉登記ヲ爲ササル以上ハ地上權移轉ノ效力ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

○不動産上ノ物權ヲ有スル者カ二人以上ノ者ニ對シ各別ニ權利ヲ移轉シタル場合ニ於テ其移付者ニ冒認販賣ノ如キ犯罪ヲ構成スルコトアルモ之カ爲メ登記簿上所有者ト爲リタル者ノ權利ニ何等ノ消長ヲ來スコトナシ

(同左旨)

不動産ノ所有者カ他人ニ其不動産ヲ賣却シ未タ登記ヲ經サル間ニ更ニ之ヲ他人ニ賣却シテ登記ヲ經タルトキハ後ノ買取人ハ其所有權ノ取得ヲ前ノ買取人ニ對抗シ得ルモノトス

○民法第七十七條ハ第三者ニ對シテ不動産上ノ權利ヲ主張スルニハ先ツ登記簿上其權利ノ登記アルコトヲ要スト謂フニ過キスシテ登記簿上不動産ニ關スル權利ノ登記ヲ爲シタル者ハ其取得以前ニ遡リテ之ヲ第三者ニ對抗シ得サルノ趣意ニ非ス

○民法第七十七條ノ規定ハ不動産ニ關スル物權カ當事者ノ意思表示ニ因リテ移轉セラルル場合ニノミ適用スヘキモノトス從テ相續ニ因リ不動産所有權ノ移轉スル場合ハ同條ノ適用ヲ受クルコトナシ (同左旨)

民法第七十七條ハ不動産ニ關スル物權カ當事者ノ意思ニ因リテ發生移轉スル場合ヲ規定シ

三元

一七四

三元

六六〇

三元

七三四

三元

七四

三元

一〇五八

タルモノトス從テ相續ニ因リ不動産上ノ物權ヲ取得シタル場合ハ同條ノ適用ヲ受クルコトナシ

三元

一七三六

民法第七十七條ノ規定ハ不動産上ノ物權ノ移轉カ當事者ノ意思表示ニ因ル場合ノ如ク取得者ニ於テ之ヲ了知セル時ニ適用スヘキモノトス從テ相續ニ因リ不動産ヲ取得シタル者ハ其登記ヲ爲ササルモ第三者ニ對抗スルコトヲ得

三元

九一

○民法第七十七條ハ第三者カ對抗ノ權利ヲ拋棄スルトキハ物權ノ得喪變更ハ其者ニ對シ當然效力アルコトヲ示シタルモノトス而シテ第三者ハ其意思表示ノミニテ對抗ノ權利ヲ拋棄スルモ將々特ニ物權ノ得喪變更ニ付キ利害關係ヲ有スル者ト契約ヲ締結シテ之ヲ承認スルモ妨ナシ

三元

二二九

○明治十九年法律第一號登記法發布以前賣買ニ因リテ山林ヲ取得シタルモ地券名義書換ノ手續ヲ怠リ地券臺帳及ヒ土地臺帳上所有名義ノ變更ナカリシ爲メ賣主ニ於テ所有權保存登記ヲ爲シ更ニ該山林ノ立木ヲ第三者ニ賣渡シ且地上權ヲ設定シテ之カ登記ヲ受ケタルトキハ買主ハ其第三者ニ對シ自己ノ所有權ヲ對抗シテ立木ノ賣買及ヒ地上權ノ設定ヲ無効トスルヲ得ス

三元

一五七〇

○山林ノ立木カ伐採ノ目的ヲ以テ賣買セラレタル場合ト雖モ未タ之ヲ伐採セサル間ハ土地ノ定著物ニシテ不動産ナルカ故ニ其所有權ノ得喪ニ付キ他人ヲシテ之ヲ明認セシムルニ足ルヘキ行爲ヲ爲スニ非サレハ第

三者ニ對抗スルコトヲ得ス

(同義言)

立木ハ伐採ノ目的ヲ以テ賣買セラレタル場合ト雖モ未タ之ヲ伐採セサル間ハ土地ノ定著物ニシテ不動産ナルカ故ニ動産ノ場合ニ於ケルカ如ク單ニ引渡ノ一事ヲ以テ第三者ニ對スル對抗要件ト爲スコトヲ得ス

○不動産上ノ權利ノ讓受人ハ同一不動産ニ付キ利害ノ關係ヲ有スル第三者ニ對シテハ先ヅ自己ノ權利ノ登記ヲ爲スニ非サレハ其取得ヲ對抗シ得サルモノトス而シテ第三者カ讓渡人ト爲シタル行爲ノ眞實ナルヤ否ヤハ問フ所ニ非ス

○當事者カ未タ貸借金圓ノ授受ヲ爲ササルモ既ニ之ヲ了セルモノノ如ク裝ヒタル公正證書ヲ作成シ抵當權設定ノ登記ヲ受ケタル後金圓ヲ授受シタリトテ其登記ハ無効ナリト云フヲ得ス

○民法第七十七條ニ所謂第三者トハ地上權者カ其權利ヲ他人ニ讓渡シタルニ因リ物權ノ得喪ヲ來シタル場合ニ於テハ地上權讓渡行爲ノ當事者ニ非サル者ヲ指稱シ土地所有者モ亦之ニ包含スルモノトス

(同義言)

地上權者カ其權利ヲ他人ニ讓渡シタルニ因リ物權ノ得喪ヲ來シタル場合ニ於テハ地上權讓渡ノ法律行爲ノ當事者ニ非サル者ハ總テ民法第七十七條ニ所謂第三者ナリトス

四〇

四八

三六

三〇

四〇

二八

四〇

三二

四〇

七三

三九

一七四

○民法第七十七條ニ所謂第三者トハ物權得喪ノ原因タル行爲ノ當事者及ヒ其一般承繼人以外ノ者ヲ總稱シ第三取得者タルト否トハ問フ所ニ非ス

(同義言)

民法第七十七條ニ所謂第三者トハ物權得喪ノ原因タル行爲ノ當事者及ヒ其一般承繼人以外ノ者ヲ總稱シ第三取得者ナルト普通債權者ナルトハ問フ所ニ非ス

(參照)

登記法施行前ニ於テ戸長カ抵當ノ公證ヲ爲スハ第三者ニ抵當ヲ公示スル方法ナルヲ以テ公證簿中ニ抵當ト爲シタル地所反別及ヒ貸借人ノ姓名等ヲ記載セサルトキハ縱令當事者間ニ於テ抵當權ノ設定適法有效ナルモ第三者ニ對シテ優先權ナシ

記名ノ株券ハ普通ノ動産ト同視スヘカラス其名義書換等ノ手續ヲ爲ササルトキハ他人ニ對シ所有移轉ノ效力ヲ有セス

所有主即チ官ノ許可ヲ受ケ多量其地ノ生産物ヲ收用シ來リシトテ之カ爲メ別ニ一箇獨立ノ物上權ヲ設定セリト云フヲ得ス

有體動産ノ賣買ハ不動産ノ如ク公示ノ手續ナキヲ以テ物件ノ授受アルニ非サレハ縱令賣買者相互間共合意成立スルモ未タ以テ第三者ニ對抗シテ有效ニ所有權ノ移轉ヲ主張スルヲ得ス故ニ有體動産ノ賣買ニ付テハ一旦其引渡ヲ遂ケタルヤ否ヲ確定スルハ至重ナル要點ナリトス然ルニ單ニ其當事者ノ合意ニ依リ直チニ買得者ニ所有權ヲ移轉スト列示シ其要點ニ付キ何等ノ判斷ヲ與ヘサルハ違法ノ判決ナリ

乙者カ某地ヲ借受ケタルコト甲者カ某地ノ登記ヲ經テ抵當權ヲ取得シタル後ニ係ルトキハ乙

四〇

二七四

四〇

八三五

二四

一

一三八

二五

三

二〇

二五

三

四八

二六

二

一七六

者ハ其既ニ抵當地タルコトヲ知テ之ヲ借受ケタルモノト認定セサルヘカラス然ルニ甲者ヨリ登記ヲ經テ抵當權ヲ取得シタル事實ヲ證明シタルニモ拘ハラズ原院カ乙者ニ於テ某地借受契約ヲ爲スノ際丙者ト甲者トノ間ニ地所抵當ノ契約アル事實ヲ知リタル證據ナシト判斷シタルハ探證ノ法則ヲ適用セサル違法ノ裁判タルヲ免レス何トナレハ登記ハ公示ノ方法ナルヲ以テ物權ナル借地權ヲ設定スルモノハ該抵當ノ登記ヲ認知シタルモノト看做ササルヘカラサレハナリ

優先權ヲ有スル體裁ノ證書力債權者ノ手裡ニ存在シ債務者モ亦其債務ヲ認ムルモ公示ノ法式ニ必要ナル公證簿ニ其公證力存在セサルニ於テハ公式ニ缺クル所アルヲ以テ善意ノ第三者ニ對シ其效ヲ有セス

賣渡證書ヲ受領シ居タルモ當時地券名義ノ書換ヲ爲サス戸長ノ與印竝ニ戸長役場ノ割印番號具備スルモ之ニ照應スヘキ割印番號帳存在セサルニ於テハ第三者ニ對シ優先權ヲ主張スルヲ得ス

地所買戻ノ約款アルモ之カ登記ノ手續ヲ爲スニ非サレハ第三者タル善意ノ買得者ニ對抗スルヲ得ス

登記ハ實體上ノ權利關係ヲ確保スルモノニ非ス第三者ニ對シ或事實ヲ公示スルノ方法ニ過キサルモ既ニ登記シタル事實ハ當事者一方ノ陳述ノミニ依據シ之ヲ無視スルコトヲ得ス

公證簿ノ登錄ハ公示方法ニ外ナラスシテ所有權移轉ニ要スル法式ニ非ス故ニ公證簿ノ登錄ヲ受ケサルモ地所ノ所有權ハ讓與ノ契約ニ依リ讓受人ニ移轉ス

地所ノ抵當權ハ其當事者間ニ如何ナル特種ノ契約アルモ又ハ契約ノ前後ニ區別アルモ登記簿ニ登記ヲ爲ササレハ其取得ノ權利ハ第三者ニ對シ效力ナシ

三〇	二元	二元	二元	二元	二元	二元
五	八	六	一			二
四四	四五	八	一	一五三	一三〇	四五四

刑

登記ハ第三者ニ對スル公示方法ニシテ當事者間ニ於ケル所有權移轉ノ方法ニ非ス

登記ハ第三者ニ對シテ土地ニ關スル狀況ヲ知悉セシムル爲メノ公示方法ニシテ所有權移轉ニ要スル方式ニ非ス(同一判例三一年七卷一頁)

適法ニ登記ヲ受ケ公示セラレタル權利ハ爾後更ニ適法ナル消滅原因ノ生スルニ非サレハ之ヲ喪失スヘキ理ナク隨テ其所謂既得權ハ正當ノ理由ナクシテ他人ノ爲メニ左右セラルヘキ理ナシ

一旦適法ニ登記ヲ受ケタル抵當權者ハ縱令其登記力他人ノ犯罪行為ニ因リテ取消サルルモ自己ニ過失ノ責ナキニ依リ爾後善意ヲ以テ同物件上ニ權利ヲ取得セル者カ登記ヲ受ケ又均シク過失ノ責ナキ場合ニ於テモ自己ノ既得權ヲ失却スルコトナシ

登記ハ不動産ニ關スル狀態ヲ第三者ニ知悉セシムル爲メノ公示方法ニシテ實體上ノ權利關係ヲ確保スルモノニ非ス故ニ縱令不動産上適法ノ登記アルモ反對ノ證據ニ依リ其效力ヲ減却セシムルヲ得ヘキモノトス

第二章 占有權

第一節 占有權ノ取得

○民法第百八十四條ニ所謂第三者ノ承諾トハ本人カ其代理人ニ對シ第三者ノ爲メ占有物ヲ占有スヘキ旨ヲ命シ第三者之ヲ承諾スルコトヲ謂フモノニシテ本人カ其代理人ニ對シ占有物ヲ第三者ニ返還スヘキ旨ヲ命シ第三者之ヲ承諾スルコトヲ云フモノニ非ス

三三	三三	三三	三三	三三	三三	三三
三	三	三	三	三	三	三
三三	三三	三三	三三	三三	三三	三三

増價額ナルカ將タ又改良ノ爲メ費シタル金額ナルカニ在リテ其孰レニ出ツルモ償還ノ時期其他附隨事項ノ異ナルモノアルニ非ス單ニ金額ノ差アルニ過キササルヲ以テ之ヲ選擇債務ト云フヲ得ス

○回復者ノ選擇權ハ回復者ノ利益ヲ慮リ特ニ回復者ニ與ヘタルモノナレハ回復者ニ於テ之ヲ拋棄スルハ自由ナリト雖モ債權者ヨリ催告ヲ受ケ其行使ヲ爲ササルノ故ヲ以テ直ニ其權利カ債權者ニ移轉スヘキモノニ非ス

○民法施行前ニ在リテハ本權ノ訴ニ於テ敗訴シタル占有者ハ訴ヲ受ケタル日ヨリ惡意ノ占有者ト看做スヘキ旨ノ法則ナク又受訴ノ當時ニ於テ果實ノ返還ヲ豫期セシモノト看做スヘキ旨ノ法則ナカリシカ故ニ惡意ノ占有者タルヤ否ハ一ニ事實ニ就テ之ヲ決セサルヘカラス

(刑) ○民法第九十二條ハ占有物カ占有ノ當初ヨリ動産タリシ場合ノ規定ナリトス從テ其占有物ニシテ當初不動産タリシ場合ニ適用スヘキモノニ非ス

(刑) ○民法第九十三條ノ盜品又ハ遺失物中ニハ當然通貨ヲ包含ス

(刑) ○金錢ノ如キ通貨ニシテ盜品タリシ場合ニ於テハ常ニ他ノ動産ト均シク被害者ニ其回復請求ノ權利アルコトハ民法實施前ニ於テ認メラレタル

判例ナリトス

○民法第九十二條及ヒ第九十四條ハ書面上ノ記載其他何等ノ手續ヲ要セス甲者ノ手ヨリ乙者ノ手ニ引渡スノミニ因リ容易ニ且迅速ニ占有ノ移轉シ得ヘキ有體物即チ動産ノ取引ニ付キ當事者ニ安全ヲ與ヘ以テ之ヲ保護スルノ精神ニ出テタル規定ナリトス

○記名株券ハ其實質上價值ナキ一箇ノ紙片ニシテ動産即チ財産ヲ成スモノニ非ス又假ニ之ヲ動産ト看做スヘキモノトスルモ取引ニ因リ記名株式ヲ取得スルニハ當事者ノ一方ヨリ他ノ一方ニ之ヲ表記スル株券ヲ手渡スルノミヲ以テ足ルニ非スシテ商法第五十條ノ手續ヲ要スルカ故ニ民法第九十二條及ヒ第九十四條ノ適用ヲ受クヘキモノニ非ス

(刑) ○冒認販賣ハ詐欺取財ノ一種ニシテ盜ト其性質ヲ同ウセス從テ民法第九十三條ニ所謂盜品ニハ冒認販賣セラレタル物件ヲ包含スルコトナシ

(刑) ○民法第九十三條ハ盜品若クハ遺失物ニ於ケルカ如ク權利者ノ意思ニ反シテ占有ノ喪失アリタル場合ニノミ適用セラルヘキモノトス從テ取締役カ其職務上保管セル財物ヲ不正ニ處分シタル場合ニハ之ヲ適用スルコトヲ得ス

○賃借人カ賃借物ノ引渡ヲ受ケ現實賃借人ノ爲メニ之ヲ占有スルトキハ

三五	九	五
三六	一三五	二
三七	九四	三
三八	三二六	

三五	九	五
三五	四	二七
三五	二	九三
三五	九	五

不法行為ニ因リテ其占有ヲ妨害スル第三者ニ對シ占有訴權ヲ行使スルコトヲ得

(刑) ○民法第九十條第一項後段ノ規定ハ惡意ノ占有者カ眞ノ權利者ヲシテ適當ノ時期ニ果實ヲ收取スルコトヲ得サラシメ之ニ損害ヲ加ヘタル過失アルヲ以テ其賠償ヲ爲サシムルノ旨趣ニ外ナラスシテ惡意ノ占有者ニ果實收取ノ權利アルコトヲ認メタルモノニ非ス

(刑) ○民法第八十八條ハ占有者カ占有物ノ上ニ行使スル權利ヲ否認シ之ヲ爭フ者アル場合ニ於テ現ニ物件ヲ占有スル者ヲ保護センカ爲メ權利ノ推定ヲ下シ其舉證責任ヲ免レシムルニ止マリ此規定ニ依リテ占有者ハ占有物ノ上ニ行使スル權利ヲ取得シタルモノト推定シ其權利ノ登記ヲ爲スコトヲ得セシムルノ法意ニ非ス

(刑) ○民法第九十三條ノ回復請求權ハ占有物上ニ所有權其他ノ實體權ヲ有スル者ニ限り之ヲ行使スルコトヲ得從テ他人ノ物ノ受寄者ハ此權利ヲ行使シ得サルモノトス

(刑) ○動產質權者ハ如上ノ回復請求權ヲ行使スルコトヲ得ス
○動產ノ占有者カ善意ニシテ過失ナク平穩且公然ニ其占有ヲ始メタル以上ハ即時ニ該動產ノ上ニ行使スル權利ヲ取得スルモノトス而シテ其動

三	三	三	三	四
六	六	四	二	六
一	六	一〇七	五	二七四
			二九六	
			二七二	
			六	六

產ノ取得カ繼受取得ナルヤ否ヤハ問フ所ニ非ス

(參照)

他人ノ不正手段ニヨリテ我所有物ヲ奪取セラレタルモノカ其所有權ノ回復ヲ求ムルニ當リ多少ノ日月ヲ空過シタルコトアレハトテ別ニ權利拋棄等ノ明證ナキ限りハ之カ爲メ其權利ニ影響ヲ生スルノ道理アルヘカラス
契約證書ノ占有者ハ單ニ其占有ノ事實ノミヲ以テ契約ノ當事者若クハ其代理者タルコトヲ證スルニ足ラス

正權原ニ瑕疵アル不動産ノ占有者ハ眞正ノ所有者ニ於テ其所有權ニ關スル公示方法ヲ怠リタルトキト雖モ其取戻ノ請求ヲ拒ムコトヲ得ス

第四節 進占有

○自己ノ所有地ナリト信シ自己ノ賃貸權ヲ行使スルノ意思ヲ以テ小作米ヲ收得シタルモノハ即チ自己ノ爲メニスル意思ヲ以テ財產權ヲ行使セラルニ外ナラサルヲ以テ所謂進占有ナリトス

(刑) ○記名株券ヲ質權ノ目的トスル者ハ質權ノ進占有ヲ爲スモノナルヲ以テ其質權ノ有無ハ民法施行前ニ始マリタルモノト雖モ民法施行ノ日ヨリ民法ヲ適用ス

○債權ノ進占有ハ自己ノ爲メニスル意思ヲ以テ其權利ヲ行使スルコトヲ要件ト爲スモ必スシモ其權利ノ存立ヲ證明スヘキ債權證書ヲ所持スル

三	三	二	二	四
六	六	四	二	六
一	六	一〇七	五	二七四
			二九六	
			二七二	
			六	六

コトヲ要セス

第三章 所有權

○記名公債證書若クハ不動産ノ如キハ其記名者若クハ公簿ノ所有名義者ヲ以テ所有者ト推定スルハ普通ノ法理ナルモ此推定ハ被相續人若クハ相續人ノ債權者又ハ該財産ニ付キ物權ヲ取得シタル者ニ對シ之ヲ爲サルルニ過キスシテ前戸主所有ノ財産ハ相續開始ノ際其相續人ノ相續スヘキモノナルヤ否ヤヲ爭フ當事者間ニ在リテハ之ヲ適用スヘキモノニ非ス

○土地ノ所有者ハ地上權ノ設定アルト否トヲ問ハス又地上權ノ設定登記ヲ爲シタルト否トヲ論セス其土地ニ付キ處分權ノ行使ヲ妨ケラルルコトナシ

○地上權者カ其登記ヲ怠リタルカ爲メ土地ノ所有者ヲシテ之ヲ保護スル責務ヲ負ハシムヘキモノニ非ス

○他人カ水利ニ影響ヲ生スヘキ工事ヲ爲シタルカ爲メ其上流及ヒ下流ニ地所又ハ家屋ヲ所有スル者、耕地ノ所有者若クハ賃借人等カ生命財産ニ危害ヲ受クヘキ虞アルトキハ工事ヲ爲シタル他人ニ對シ其工事ヲ取

毀タシムルノ權利ヲ有スルコトハ從前ヨリ慣習法トシテ認めラレタル所ナリ

○現時或物件ノ所有名義者タルモノハ反證ナキ以上ハ既往ニ於テモ亦其所有者タリシモノト推定スヘキモノトス

○不動産ノ競落人ニ對シ效力ヲ生セサル賃貸借カ登記簿ニ登記セラレタル場合ニ於テハ其競落人ハ該登記ヲ抹消セシメ以テ賃貸借ノ存立セサルコトヲ明カニスヘキ權利アルモノトス

(參照)

所有主ノ名義アルニ於テハ繼令父子ノ關係アルモ別ニ反證ヲ舉ケサル以上ハ名義人ノ所有物ト認めサルヲ得ス

第一節 所有權ノ限界

○社寺古來所傳ノ什物等ヲ處分スル場合ニハ豫メ管廳ノ認可ヲ受ケサルヘカラス

○河川兩岸ニ相對スル村民ニ於テ互ニ堤防ヲ築キ若クハ其修繕ヲ爲ス場合ニ於ケル制限ニ付テハ古來一般ニ定マリタル慣習ナシ故ニ之カ利益ヲ主張スル者ニ於テ其舉證ヲ爲ササルヘカラス

○溪水ノ使用ハ物權上ノ使用權ト同視スヘキモノニ非スシテ他人ノ權利

三	三	二六	三六	三七	三六	三六	三六
二	三	一	一	七〇	一	一	一
四	七	二八	七六	七〇	一	一	一
五	四	二八	七六	七〇	一	一	一
八	六	二八	七六	七〇	一	一	一

- ヲ害セサル程度ニ於テノミ之ヲ使用スルコトヲ得ルモノトス
- 雨水ニ付テハ河水ニ關スルカ如キ慣習ナク又法律ノ規定ナシ
- 賃貸中ノ家屋ニ對シ第三者カ該家屋ヲ侵シ不利ヲ蒙ムラシムルトキ所
有者ニ於テ其侵害ヲ除去スル爲メ救濟ヲ求ムルコトハ所有權行使ノ範
圍内ニ屬ス
- 或物ニ付キ處分權ヲ有スルモ之ヲ以テ直ニ其物ノ所有權ヲ有スルモノ
ト謂フコトヲ得ス
- 雨水ノ如キハ無主物ニシテ何人モ自由ニ之ヲ使用シ得ヘキヲ常トスレ
ハ縦シヤ慣習上之ヲ專用スヘキ一種ノ權利ヲ有スル者アリトスルモ其
必要ナル限度以外ニ出テ他人ノ行爲ヲ妨クヘキ理由ナシ
- 何人ト雖モ法律ノ規定若クハ自己ノ意思ニ依ルノ外所有權ヲ他ニ移轉
セラルルコトナシ故ニ縱合裁判所ノ競落許可決定ニ依リテ他人ノ不動
產ヲ取得スルモ現在ノ所有者ヲシテ之ニ干與セシメサル以上其取得ハ
所有者ニ對シテ何等ノ效力ヲ生セサルモノトス
- 官有ノ堀ニ歲久シク排水ヲ爲シタルカ爲メ排水者カ其堀ニ對シ所有權
ノ一部ナル使用權ヲ取得ストノ事ハ慣習法ニ於テ之ヲ認メサリシノミ
ナラス民法上ニ於テモ亦之ヲ認メタル規定ナシ

三七	三七	三五	三三	三三	三三	三三
		三	二	九	三	二
三五	一八七	六	六二	二二	八九	九〇

- 河川ノ沿岸所有者ハ他人ノ權利ヲ害セサル範圍内ニ於テ田地ニ灌溉シ
水車ニ利用スル等各自其水流ヲ使用スル一種ノ權利ヲ有スルコトハ慣
習上之ヲ認メ來リタル所ニシテ此權利ヲ侵害セラレタル者ハ加害者ニ
對シ損害ノ賠償又ハ妨害ノ排除ニ因リテ其救濟ヲ求メ得ルモノトス
- 土地ノ所有者カ其土地ヲ掘鑿シテ温泉ヲ湧出セシムルトキハ其泉脈ヲ
同ウスル各所ノ温泉ニ影響ヲ及ホシ他ノ土地ニ於テ從來之ヲ利用セル
者ノ利益ヲ害スルコトアルモ如上ノ行爲ヲ禁止若クハ制限スル法令ノ
規定又ハ一般ノ慣習法存スルコトナキヲ以テ他ニ特別ノ慣習アラサル
限リハ土地所有者ノ自由ニ屬スルモノトス從テ斯ノ如キ特別ノ慣習ア
リト主張スル者ハ其存在ヲ證明セサルヘカラス
- 民法施行以前ニ在テモ河川ノ下流ニ於テ流水ヲ田地養水等トシテ使用
スル者アルトキハ上流ノ土地所有者ハ漫ニ其所有地ノ下口ニ於ケル水
路ヲ變更シ下流使用者ノ權利ヲ妨害スルコトヲ得ス

(同三四)

溪水下流沿岸所有者ニシテ既ニ其溪水ヲ以テ田畑養水ト爲シ居ル以上ハ上流沿岸所有者ハ其
下流所有者ノ使用權ヲ害セサル範圍ニ於テ溪水ヲ使用スヘキハ本邦古來ノ慣行ナリ
(參照)
鑛業借區權ハ坑區内ニ於テ其地下ニ在ル鑛物ヲ採掘シ得ルニ過キス便チ其土地ノ所有權ヲ害

三三	三九	三六	三六
二	五〇七	一七〇二	三三六
一			

セサル限度ニ於テ行使スルヲ得ルノミ借區許可ノ前後ヲ以テ所有者ト權利ヲ抗爭スルヲ得ス
 漁業場ハ海面ノ一部タルヲ以テ何人ニ於テモ私有シ得ヘキモノニ非スト雖モ漁業權ハ所轄官
 廳ノ許可ニ依リ之ヲ取得スルコトヲ得
 公共ノ水路ハ他人ノ既得權ヲ妨害セサル限リハ何人ト雖モ之ヲ使用シ得ヘシ
 地下ニ浸潤セル水ノ使用權ハ其土地所有權ニ附從シテ存在スルヲ以テ土地所有者ハ其所有權
 ノ行使上自由ニ其水ヲ使用スルヲ得ヘシ
 河川ノ流水ニ付キ專用ノ權利ナ有スル者ハ其流水使用上ニ付テハ川床モ亦之ヲ使用スルノ權
 アリ
 水路ニ堤防ヲ築キ流水ヲ支フル如キ工事ヲ爲ストキハ對岸者ハ當然其取除ヲ請求スルコトヲ
 得ヘシ
 田地養水ニ付テハ其上流沿岸ノ所有者ニ於テ擅ニ其流水ヲ使用シ以テ養水使用者ノ權利ヲ害
 スルヲ得サルハ我邦古來ノ習慣ナリ
 地所ノ地表ト地盤トヲ區別シテ各所有者ヲ異ニスルハ法律ノ認許セサル所ナリ
 民有ノ森林ニシテ風除森林等ノ名稱ニ依リ伐採ニ制限ヲ付シ來リタル慣習アルモノモ亦等シ
 ク法律上所有權ノ制限ヲ受ケタルモノナルヲ以テ其所有者ハ之ヲ遵守セサルヘカラス
 森林ノ所有者ニシテ其所有權ノ制限ヲ超ヘ他人ノ財產權上ニ危害ヲ及ホスノ恐アル行爲ヲ爲
 シタルトキハ他人ハ之ニ對シテ排除ノ訴ヲ起シ之ヲ廢罷セシムルノ權利ヲ有ス
 海面ハ行政廳ノ特許ヲ受ケ專用スル場合ノ外各人ニ於テ他ノ妨害ト爲ラサル程度ヲ以テ自由
 ニ之ヲ使用スルコトヲ得ヘシ而シテ此權利ハ公法上ノ關係ヲ有スルニモセヨ私法上亦之ヲ保
 護セサルヘカラス故ニ其自由ヲ侵害セラルルトキハ被害者ハ行害者ニ對シ損害賠償又ハ侵害

二七	二八	二九	二九	二九	二九	二九	三〇	三〇	三一	三一
一〇四	三五	三五	三五	三五	三五	三五	三五	三五	三五	三五
二〇	二四	二二	二二	二二	二二	二二	二二	二二	二二	二二
一九	一九	一九	一九	一九	一九	一九	一九	一九	一九	一九
二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七
六三	六三	六三	六三	六三	六三	六三	六三	六三	六三	六三

差止ノ要求ヲ爲シ得ヘキモノトス

第二節 所有權ノ取得

○根本タル讓與ニシテ全然無効ニ屬シ所有權ノ移轉ヲ生セサルトキハ縱
 令其物件カ表見ノ所有者ヨリ更ニ他人ニ輾轉シタレハトテ之カ爲メ轉
 得者ニ所有權移轉ノ效果ヲ生スルコトナシ

(刑)

○數人ヨリ騙取シタル金錢ノ一部カ被告ノ手ニ存在セシ爲メ贓物トシテ
 差押ヘラレタルトキハ被害者ハ民法第二百四十五條ノ規定ニ從ヒ騙取
 セラレタル金額ノ割合ヲ以テ之ヲ共有スルモノトス

(參照)

我ニ所有權アルコトヲ主張スル物件カ既ニ公賣處分濟トナリタル上ハ其買得者ニ對抗シ之ニ
 打勝ツニ非サルヨリハ其公賣ヲ取消シ得ヘカラサルヲ以テ縱令當初公賣ヲ爲シタル者ニ不當
 ノ行爲アリトスルモ其者ノミニ對シテハ到底取消シ得ヘカラサルモノトス
 完全ニ成立シタル不動産讓與ノ如キハ爾後ノ登記手續等ニ不都合アルモノ之ヲ改正セシムルニ
 止マリ該讓與ヲ無効トセス
 用水ノ先取者ハ旱魃等ノ爲メ用水欠乏シ他ノ田地ヲ養フニ足ラサル場合ニ獨占ノ權利ヲ有ス
 ルモ用水ノ分量他ノ田地ニ灌漑スルモ自己ニ害ナキトキハ之カ權利ヲ有セス
 財產權讓渡ノ命令ハ其權利ノ實體ヲ引渡サシムル主意ナレハ其命令ニ基キ其權利ノ目的タル
 物件ノ引渡ヲ請求スルハ相當ノ手續ナリ
 地券書換ハ地所ノ所有權ヲ移轉スルニ付キ當時必要ノ方式ニシテ第三者ニ對スル公示方法ニ

三二	三三	三六	三六	三六	三六	三六	三六	三六	三六	三六
六	六	六	六	六	六	六	六	六	六	六
一	一五	二二	二二	二二	二二	二二	二二	二二	二二	二二
二	二	二	二	二	二	二	二	二	二	二
二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六
二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六	二六

非ス

第三節 共有

○我國ニ於ケル秣山等ノ入會權ハ住民トシテ其土地ニ住居スルニ附隨シテ有スル所ノ一種ノ權利ニシテ其住居ノ去就ニ依リ權利ノ得喪ヲ生スルヲ常トスレトモ尙ホ住民等個人カ其地上ニ對スル權利トシテ入會權ヲ有スルコトアルハ我國ノ習慣トシテ認ムル所ナリ

○入會權ニ付キ制限アリヤ將タ制限ナキヤヲ相爭フ爭訟ニ於テハ制限アリト主張スル者ニ於テ地方ノ慣行若クハ當事者間ノ規約等ヲ舉ケ以テ立證スルノ責任アルモノトス

○舊時ノ慣習ニ依レハ山林原野等其附近村驛ノ各住民ニ屬スル入會權ニ關シ契約ノ如キ法律行為ヲ爲スニ當リテハ其村驛ノ庄屋若クハ用掛ニ於テ各住民ヲ代表シ又ハ村驛ノ名ヲ以テ結約シタルモノトス

○民法ニ於テハ入會權ハ特殊ノ權利タルコトヲ認メ共有ノ性質ヲ有スルト否トヲ問ハス各地方ノ慣習ニ從フヘキヲ本則ト爲シ其以外ノ事項ニ付テハ共有ノ性質ヲ有スル入會權ニハ共有ニ關スル規定ヲ適用シ共有ノ性質ヲ有セサル入會權ニハ地役權ニ關スル規定ヲ準用スヘキ法意ナリトス

三二
三七

三三
六
一六八

三四
二
一

三六
七五九

三六
一三三

○共有者中ノ或者カ共有物ヲ恣ニ他ノ物ニ變更シタル場合ニ於テ同意者ハ尙ホ他ノ物ニ對シ共有關係ヲ持續シ得ルカ故ニ曩ニ變更ニ付キ同意ヲ表セザリシ者ト雖モ爾後更ニ他ノ物ニ對シ共有關係ヲ認ムル以上ハ其物ノ上ニ共有權ヲ有スルモノトス

○數人ノ共有物ヲ協議上其一人ノ所有名義ト爲シタル場合ニ於テ全員ノ承諾アルトキノ外所有名義ノ變更ヲ求メサルコトノ特約ナキ以上ハ各共有者ハ他ノ共有者ノ意思如何ニ拘ハラス現在ノ名義者ニ對シ一人專有ノ名義ヲ解キ之ヲ共有名義ニ變更シ其中ニ自己ノ共有名義ヲ表示セシコトヲ求ムルノ權利ヲ有ス

○民法實施前ニ在リテハ多數ノ者相共同シ林野ニ於テ收益ヲ爲ストキハ其地盤及ヒ毛上共ニ共同收益者ノ共有ニ屬スル場合ト地盤ハ第三者若クハ共同收益者中一二ノ者ノ所有ニ屬スル場合トヲ問ハス齊シク其收益者ヲ入會權利者ト云ヒ其權利ヲ入會權ト稱シタルモノトス

○民法第二百六十三條ニ所謂共有ノ性質ヲ有スル入會權トハ地盤及ヒ毛上共ニ入會權利者ニ屬スル場合ヲ指シタルモノニ非スシテ地盤ハ第三者若クハ入會權利者中一二ノ者ニ屬シ其毛上ノミ入會權利者共有シテ共同收益スル場合ヲ指シタルモノトス

三七
二七四

三七
五八三

三七
一六八二

三七
一六八二

○或森林カ保安林ニ編入セラレタルトキハ皆伐及ヒ開墾ハ絶對ニ禁止セラレト雖モ芝草ノ採取及ヒ一部ノ伐木ノ如キハ絶對ニ禁止セラレタルモノニ非ス從テ入會權ノ目的タル森林カ保安林ニ編入セラレルモ其權利ハ直ニ消滅スヘキモノニ非ス

○共有地カ土地收用法ニ依リ收用セラレ共有者中ノ數人ニ於テ其補償金ヲ受領シタル場合ニハ特別ノ契約存セサレハ他ノ共有者ハ各其持分ニ應シテ補償金ノ分配ヲ請求スルノ權利ヲ有ス而シテ共有者カ此權利ヲ行使スルニハ必スシモ其全員共同シテ之ヲ爲スノ要ナシ

○林野ノ共有權ト入會權トハ縱令共有ノ性質ヲ有スルモノト雖モ二箇各別ノ權利ニシテ互ニ相容ルルコトヲ許サス

○町村ノ住民カ各自山林原野ノ樹木柴草等ヲ收益スル權利即チ民法上ノ入會權ハ其山林原野カ他ノ町村ノ所有ニ屬スルト自己ノ住スル町村ノ所有ナルトヲ問ハス之ヲ取得シ得ヘキモノナリ

○或共有者カ共有物ノ分割ヲ請求シタル場合ニ於テ他ノ共有者ヨリ其分割スヘカラサルコトヲ爭フトキハ訴訟ヲ提起シテ其爭ニ付キ判斷ヲ受ケ以テ請求ノ目的ヲ達スルヲ當然トス

○林野ノ地盤カ數人ノ共有ニ屬スル場合ニ於テ各共有者カ其毛上ニ付キ

三六	三六	三六	三六	三六
五九	五九	五九	五九	五九
四三	四三	四三	四三	四三

共同收益ヲ爲スハ純然タル共有權ノ效力ニシテ入會權ヲ有スルモノニ非ス

○如上ノ場合ニ於テ地盤ニ付キ共有權ヲ有セサル者カ之ニ入會シ共有者ト共ニ毛上ノ收益ヲ爲ストキハ其第三者ハ入會權者ナルモ共有者ノ權利ハ之カ爲メニ入會權ニ變スルコトナシ

○舊時村驛ノ名ヲ以テ表示シ又ハ村驛ノ用係カ契約セル入會權ハ總テ其村驛ノ住民ニ屬シタルモノト云フヲ得ス

○村又ハ其一部落カ特別ニ財産ヲ所有スルコトハ古來是認セラレタル慣行ニシテ入會權ニ限り之ヲ有スルコトヲ禁止セル慣習若クハ法規アルコトナシ

(參照)

數十名ノ共有財産アリテ其權利ノ幾部分カ共有者各自ニ屬スルヤ二三ノ者ニ於テ之ヲ詳知セサル場合ニ在テハ其二三ノ者ハ共有者一同ノ委任ヲ受ケルニ非サレハ全部ノ權利ヲ行フコトヲ得ス

既ニ共有者タル以上ハ縱令特約ナキモ以前ヨリ其共有物ニ附著スル所ノ義務ハ現共有者ノ負擔ニ歸スヘキモノトス
利益ヲ享有スル共有者カ共有物ノ建築費ヲ辨濟シタル戸長等ニ對シ辨償ノ義務アルヤ否ヤヲ判定スルニ際シ戸長ノ權限若クハ町村組織ノ法律ヲ適用セサルモ違法ニ非ス

四〇	四〇	四〇	四〇	四〇
二七	二七	二七	二七	二七
二六	二六	二六	二六	二六

三個月ノ豫告期間ニ明渡スヘキ旨ノ借地契約ハ地上權ノ設定ニ付テモ當事者ノ隨意ヲ以テ爲シ得ヘキモノニ付キ之ヲ以テ地上權ノ本質ニ反スル行爲ト爲スヲ得ス

地上權ノ設定ニ付テハ六個月ノ豫告期間ニ解約ヲ爲シ得ヘキ旨即チ地主ノ意思ノミニテ自由ニ權利ヲ消滅セシメ得ヘキ契約ヲ爲スモ當事者ノ隨意ニシテ法律上モ制限スル所ナシ

○一ノ法律行爲ヲ以テ地上權ヲ設定シタル場合ニ於テ其目的地ノ一部ト他ノ一部トノ間ニ權利ノ差異アルモノトスルニハ特ニ其設定當事者間ニ於テ其意思ニ出テタル事實アルヲ要ス

○地上權ナルモノハ民法上一種ノ借地權ニシテ其權利ノ消滅時期ヲ條件ニ係ラシムルカ如キハ固ヨリ當事者ノ自由ニ屬ス

○他人ノ地所ヲ借受ケ家屋ヲ建築シテ所有スルモノ之ニ因リテ直ニ地上權ヲ設定シタルモノト云フヲ得ス

○地上權ノ存續期間ニ付テハ民法上幾數百年若クハ永代ト云フ如キ無制限ノ契約ヲ爲スコトヲ許ササル律意ナリトセハ永小作權ニ於ケル規定ノ如ク期間ヲ制限スヘキ等ナルニ何等ノ制限ナキヲ以テ之ヲ見レハ其期間ハ當事者ノ設定行爲ニ一任シ一切制限セサル律意ナリト解釋セサルヘカラス

(同左旨)

設定行爲ヲ以テ地上權ノ存續期間ヲ定ムル場合ニ於テ民法上年限ノ長短ヲ制限シタル規定ナ

三四	四
三四	六
三四	九
三五	一
三五	九〇
三五	六
三五	一
三六	二四四

シ故ニ其長短ハ當事者ノ隨意ニ任セタルモノト云ハサルヘカラス

○地上權ヲ讓受ケタル者ハ前地上權者ノ承繼人ナルカ故ニ其地上權ヲ以テ土地所有者ニ對抗スルニハ登記ヲ爲スコトヲ要セス從テ其土地所有者ハ民法第七十七條ニ所謂第三者ニ非ス

○地上權者ハ單ニ地上權ノ目的タル地上ニ有スル建物ヲ他ニ賃貸シ得ヘキノミナラス他人ノ土地使用ノ目的ヲ變更スルコトナキ以上ハ自ラ工作物又ハ竹木ヲ所有セサルモ他人ニ其土地ヲ賃貸シ他人ヲシテ其地上ニ工作物ヲ設ケ又ハ竹木ヲ植栽シ以テ其土地ノ使用及ヒ收益ヲ爲サシムルコトハ法律ノ禁止セサル所ナリ

○地上權ト永小作權トハ共ニ一種ノ借地權ニシテ均シク物權ナルカ故ニ法律上制限ナキ限リハ地上權者モ亦其權利ヲ讓渡シ若クハ轉貸スルコトヲ妨ケス

○地上權者ハ恰モ所有者ノ如ク土地ヲ使用シ其土地ノ性質ヲ變換セサル範圍ニ於テ自由ニ修理シ得ヘキモノニシテ所有者ハ其修理ヲ擔任スル義務ヲ負ハサルヲ通例トスレトモ敢テ之ニ異ナル特約ノ締結ヲ妨ケス殊ニ所有者カ篤志ヲ以テ幾分ノ修理ヲ加フルモ亦其自由ナリトス

○地上權者ニシテ工作物ヲ所有スル者カ其工作物ノ所有權ヲ他ニ移轉シ

三四	二〇	八
三六	二五	
三六	二四七	
三七	八〇	
三七	一三九	

タル場合ニ於テハ競賣ニ因ルト賣買其他ノ行爲ニ因ルトヲ問ハス反對ノ意思表示ナキ限りハ地上權ハ工作物ノ所有權ト共ニ新所有者ニ移轉シタルモノト推定セサルヘカラス

(同義旨)

他人ノ土地ニ地上權ヲ有スル者カ其土地ノ上ニ存スル建物ノ所有權ヲ任意賣買又ハ強制競賣ニ依リテ他ニ移轉スルニ當リ特ニ地上權ト分離シテ之ヲ讓渡スヘキ意思表示ヲ爲ササル以上ハ其地上權ハ建物ト共ニ建物ノ買主ニ移轉シタルモノト看做スハ當然ナリ

○借地人カ區域ヲ定メテ若干歩ノ沿岸地所ヲ借受ケ之ヲ使用スル以上ハ他ニ地上權ノ要件ヲ缺如セサル限り川欠ヲ補足スヘキ附加ノ約定アル一事ヲ以テ絶對ニ地上權ノ性質ト相容レサルモノト云フヲ得ス

○地上權者ニシテ工作物ヲ所有スル者カ其工作物ノ所有權ヲ他ニ移轉シタル場合ニ於テハ反對ノ意思表示ナケレハ地上權ハ工作物ノ所有權ト共ニ新所有者ニ移轉シタルモノト推定スヘキモノナルモ建物所有權ノ移轉登記ヲ爲スモ地上權ノ移轉登記ヲ爲ササル以上ハ地上權移轉ノ効力ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

○地上權ヲ設定セル場合ニ於テハ當事者ノ意思表示ニ因ルト法律ノ規定ニ因ルトヲ問ハス地所所有者ハ地上權者ニ對シテ登記ヲ爲スヘキ義務

三
一〇〇〇

三
三
四

三
四三七

三
一七〇

ヲ負フモノトス而シテ明治三十三年法律第七十二號ハ其施行ノ日ヨリ一个年間ハ登記ナクシテ第三者ニ對抗シ得ヘキ地上權者アルコトヲ認ムルモ之カ爲メニ地所所有者ノ登記義務ニ何等ノ影響ヲ及ボサス

○地上權者カ土地所有者ニ地代ヲ支拂フヘキ場合ニハ之ヲ以テ地上權存立ノ要件ト爲スモノニシテ其支拂ハ地上權者ノ義務ニ屬シ之カ收受ハ土地所有者ノ權利タルモノナレハ特ニ變更ヲ加ヘサル限ハ地上權ニ從屬シテ之ト運命ヲ同ウスルモノトス從テ相續ノ場合ハ勿論賣買讓與ニ因リ地上權若クハ土地所有權ヲ取得スル者ハ當然之ヲ襲踏セサルヘカラス

三
一八〇

三
一〇四

三
一七一

四
三九

○他人ノ土地ニ於テ地上權ヲ有スルコトヲ原因トシ土地所有者ニ對シテ地上權設定登記ヲ訴求スルニハ必スヤ其取得原因即チ設定行爲、取得時効又ハ法律ノ規定アルコトヲ理由ト爲ササルヘカラス
○土地所有者及ヒ地上權者間ニ於テ地料ヲ定メタル後土地ノ公租公課増加スルモ地料米ノ價格騰貴セル等ノ理由ニ因リ所有者ニ損失ナキ場合ニハ地上權者ニ對シテ地料ノ増額ヲ請求スルコトヲ得ス
○地上權者カ引續キ二年以上地代ノ支拂ヲ怠リ又ハ破産ノ宣告ヲ受ケタル場合(民法第二百六十六條第二百七十六條)ニ於テ地主カ之ヲ原因ト

シテ地上權ヲ消滅セシムルニハ單ニ其意思表示ヲ爲スヲ以テ足り地上權者ヲシテ之ヲ承認セシメ若クハ裁判上之ヲ認求スルノ要ナキモノトス

(反對)

民法第二百六十六條第二百七十六條ニ規定セル土地所有者ノ權利ハ地上權者カ引續キ二年以上地代ノ支拂ヲ怠リタル時ニ於テ發生スルカ故ニ土地ノ所有者カ其實アリトシテ地上權ヲ消滅セシムルニハ自己ノ意思表示ノミヲ以テ足レリトセス地上權者ニ於テ之ニ對シ異議ナク權利ノ行使ニ承服スルカ又若シ其要求ヲ肯セサレハ裁判上之ヲ承認セシムルコトヲ必要トス

○無期限ノ宅地貸借ニ付キ公租公課ノ増徴ニ因リ地主ノ負擔増加シ又ハ土地ノ隆盛繁昌等ニ因リ附近ト共ニ地價ノ騰貴セル場合ニ於テハ地主ハ借地人ニ對シテ地料ノ増額ヲ強要シ得ルモノトス

○如上ノ場合ニ於テ地主ノ意思表示ノミニ依リ地料ヲ増加シ得ル特別慣習ニ從ヒ増額ノ成立シタルトキト雖モ其額ノ尙ホ確定セサル限ハ未ダ支拂時期ニ達セサルモノトス故ニ其間借地人ニ於テ從來ノ定ニ據リ地料ノ支拂ヲ爲シタル以上ハ支拂ヲ怠リタルモノト云フヲ得ス

第五章 永小作權

○我國從來ノ慣習及ヒ判例上永小作權ナルモノハ其土地所有主ノ異動ニ

四〇

四五二

三九

九六六

四〇

八二

四〇

八二

依リ影響ヲ受クヘキモノニ非スシテ民法ノ精神モ亦其規定ニ依ル永小作權ノ存續期間中ハ此等慣習ニ從フヘキ法意ナリトス

三三

六三二

○惡草荆棘等ヲ芟除シ或ハ播種其他ノ方法ニ依リテ良草ヲ繁茂セシムル等人工ヲ施シ以テ更ニ良草ヲ刈取ル爲メ他人ノ草山ヲ使用スル者ハ民法第二百七十條ニ所謂永小作人ニ該當ス

三六

八六一

○永小作ヲ設定スルニ當リ或條件ヲ以テ其設定契約ヲ解除スヘキ特約ヲ爲スカ如キハ固ヨリ當事者ノ自由ニシテ敢テ法律ノ禁スル所ニ非ス

三七

一四六二

○民法第二百七十六條ニ所謂引續キ二年以上小作料ノ支拂ヲ怠ルトハ永小作人カ二個年分ノ小作料ヲ支拂ハサルコトヲ云フニ非スシテ右ノ二年トハ其小作料ノ支拂ヲ怠リタル期間ヲ指スモノトス而シテ此期間ハ永小作人ノ權利ヲ保護シ其消滅ヲ防ク爲メ之ニ猶豫ヲ與フルノ旨趣ニ出ツルモノナリ

三九

二六七

○民法第二百七十四條及ヒ第二百七十六條等ニ所謂請求ナル用語ノ法意ハ單ニ一片ノ通知ヲ以テ足レリトスルモノニ非スシテ相手方ニ承認ヲ

請ヒ若シ肯セサレハ訴求スルノ旨趣ナリトス
 ○民法第二百七十條ノ耕作ノ目的物ハ五穀蔬菜ニ限ル旨ノ法規若クハ慣習ナキハ勿論亦其條理ナケレハ竹木ヲ除ク外諸草即チ藥草草花馬草肥草等苟モ耕作ニ因リ價值ヲ生スル物ハ總テ之ヲ目的物ト爲シ得ルモノトス

(參照)

小作米ヲ受取ルハ管理權ノ所爲ニシテ處分權無キ者ト雖モ爲スコトヲ得ヘシ故ニ管理ノ所爲ヲ爲シ得ル者ハ處分ノ所爲ヲ爲スノ權アリト言フヲ得ス
 永小作契約ノ第三者ニ繼續スルコトハ舊來ノ慣行ナルニ因リ大審院モ認メテ以テ判例ト爲シタルモノナレハ今後新ナル法律ヲ實施シ之ヲ制限スルニ非サル以上ハ單ニ公示ノ手續等ヲ爲ササル私ノ契約ナリトノ一片ノ論旨ヲ以テ之ヲ無效視スルヲ得ス
 特ニ每一季小作タルノ契約アルニ非スシテ二十箇年以上繼續小作シタル者ハ乃チ永小作タルコトハ舊政府時代ヨリノ慣例ニシテ大審院ノ判決例ニ於テモ既ニ認ムル所ナリ
 永小作ノ如キ特殊ノ慣例ヲ除クノ外單ニ年所ノ長短ニヨリ雙方間ノ權義ニ變更ヲ生セス
 小作契約ハ地所ニ附從スル一種ノ權義ナルヲ以テ後ノ所有者之ヲ認知セサルモ其地所所有權ノ移轉ニ隨伴シテ之ヲ繼承スルモノトス
 地所所有權ノ移轉アルトキハ買受人ニ於テ小作人ノ有無等ヲ調査スヘキモノニテ小作人ニ於テハ之カ届出ヲ爲スノ責任ナキモノトス
 小作權ハ人權ナルト物權ナルトニ拘ハラズ其權利ハ等シク財產ニシテ其地主ハ所有權ト共ニ

三六	三五	二四	二五	二五	二五	二五	二五	二五
八五二	一	二二九	二	三	三	三	三	三
	一五四		二元	八二	八二	八二	八二	八二

之ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得ヘシ故ニ管地地主ヨリ小作人ニ卸シ置キタル小作地ヲ讓受ケタル新地主ハ其小作地ニ對スル先地主ノ特定承繼人ニシテ先地主カ其小作地ニ關シ有シタル權利ハ悉皆新地主ヘ移轉スヘキモノナルヲ以テ先地主ト小作人間ノ契約ノ效力有無ヲ判斷シ其局ヲ結ハサルヘカラサルニ原院ハ其契約ヲ人權ト認メ其效力ハ先地主ト小作人間ニ止マリテ該地所所有權ニ隨伴シ他人ニ移ルヘキモノニ非スト裁判シタルハ不法ナリ
 小作料ハ金錢又ハ米穀ヲ以テ支拂フコトヲ得ルモノナレハ米穀ヲ以テ支拂フヘキ義務ナキ場合ニ金錢ヲ以テ支拂フヘク裁判スルモ訴ノ原因訴訟ノ目的物ニ變更ヲ來シタルモノニ非ス
 小作契約ハ地所ニ附從セル一種ノ權義ナルニ依リ地所買受人ニ其所有權ノ移轉ト共ニ之ヲ繼承スルヲ以テ古來ノ慣例ト爲ス
 小作契約ノ效力ハ小作人ニ於テ實際小作地ノ占有ヲ得タル後ニ非サレハ第三者ニ對シ之ヲ主張スルヲ得サルモノトス
 小作契約ハ地所ニ附從セル權義ニシテ地所所有權ノ移轉ト共ニ繼承スヘキモノト爲シ來レル慣例ハ小作人カ小作地ノ引渡ヲ得テ實際之ヲ占有スル場合ニ存スルモノトス
 小作米ノ如キ毎年一定ノ數額ヲ授受スヘキ約定ハ年ノ前後ニ依リ順次之ヲ授受スヘキハ相當ノ順序ナルニ依リ後年度ノ授受ヲ認メ前年度ノ未済ヲ主張スル者ハ之ヲ立證スルノ責アリ
 地所ノ永小作權ハ小作人カ其地所ヲ占有シ之ヲ小作セル事實アルトキニ限り地所所有權ノ移轉ニ從ヒ永小作權ノ關係ヲ繼承スヘキコトハ我邦古來ノ慣習ナリ
 永小作ニ於テ小作料ノ増額ヲ求ムルニハ地主ニ於テ公課ノ負擔增加スルカ又ハ其他ノ顯著ナル理由ナカルヘカラス

第六章 地役權

二六	二六	二九	二九	三〇	三〇	三〇	三〇	三二
三四二	四	九	九	三	三	三	三	七
	三	三四	三四	五二	五二	六四	六四	九

○入會權ニ付キ制限アリヤ將タ制限ナキヤヲ相争フ争訟ニ於テハ制限アリト主張スル者ニ於テ地方ノ慣行若クハ當事者間ノ規約等ヲ舉ケ以テ立證スルノ責任アルモノトス

○民法ニ於テハ入會權ハ特殊ノ權利タルコトヲ認メ共有ノ性質ヲ有スルト否トヲ問ハス各地方ノ慣習ニ從フヘキヲ本則ト爲シ其以外ノ事項ニ付テハ共有ノ性質ヲ有スル入會權ニハ共有ニ關スル規定ヲ適用シ共有ノ性質ヲ有セサル入會權ニハ地役權ニ關スル規定ヲ準用スヘキ法意ナリトス

(參照)

地下浸潤ノ水利ヲ其隣地又ハ近傍地ノ所有者カ數年間利用シ來リタル慣行アルモ爲メニ地役權ヲ生ゼス

通行權ハ法律上ノ權限ノ性質ヲ有シ時効ニ因リテ之ヲ取得スルコトヲ得ス
地役權ノ取得ハ法律ノ設定ニ因リ初メテ行ハルヘキモノナリ

第七章 留置權

○開墾費ヲ支出シタル畑地ノ占有者カ所有者ヨリ取戻ノ請求ヲ受ケタル場合ニ於テ反訴其他ノ方法ニ依リ其費用ノ辨濟ヲ請求スルコトナク唯該費用ヲ辨濟セスシテ畑地ヲ取戻サントスルハ不當ナリト駁論シ之ヲ

以テ單一ノ抗辯ト爲シタルニ過キサルトキハ右ノ債權ハ未タ辨濟期ニ在ラサルモノトス從テ其畑地ニ付キ留置權ヲ主張スルコトヲ得ス

第八章 先取特權

第一節 總則

○先取特權者カ目的物ノ對價ニ對シテ其權利ヲ行ハント欲スレハ其拂渡又ハ引渡前ニ於テ差押ヲ爲スヲ要スルコトハ債務者カ目的物ヲ賣渡シタル場合ト破産管財人カ適法ノ手續ニ依リテ換價ヲ爲シタル場合トニ因リテ消長スルノ理アルヘカラス

○民法第三百七十二條ニ依リ同第三百四條ノ規定ヲ抵當權ニ準用スル場合ニ於テハ同條ノ所謂債務者トハ抵當權ノ目的タル不動産上ノ權利者ヲ指稱スルモノトス

(參照)

甲者ト丙者トノ間ニ地所抵當ニテ貸金ノ取引アリシ處乙者カ該抵當ノ地所ヲ丙者ニ冒認セラレタリトテ丙者ニ係リ地券帳簿名前引直ノ訴訟ヲ起シ始終審ノ判決ニテ勝訴トナリ其判決確定シ地券モ乙者ニ下付セラレシカ之ニ付キ更ニ甲者ト乙者トノ間ニ先取權妨害排斥ノ訴名ヲ以テ一訴ヲ構シ結局第二審ニ於テ甲者ノ勝訴ニ歸セリ當時ノ法律ハ第二審終審裁判ハ上告ノ有無ニ拘ハラズ強制執行ヲ爲シ得ヘキヲ以テ甲者ハ右地所ヲ競賣シ其代金六百餘圓ヲ受領セ

三四	二	三六	三三三
三二	六	三二	八一
三三	六	三三	八一
三九	三	二二	一一

三七	三三〇
三五	七
四〇	二六五

シ後ニ及ヒテ大審院ノ判決ニ依リ甲者ノ敗訴ニ歸シタルモ甲者カ競賣ノ處置ハ適モ不正ノ所
 爲タル惡意過失又ハ懈怠アルモノニ非ス故ニ乙者カ大審院ノ勝訴ニ依リ甲者ハ先取權ナキコ
 トニ歸着スルモ乙者ハ甲者ニ對シ損害ヲ要償スルヲ得ス則チ乙者ニ於テ右地所ヲ取戻シ自己
 ノ權利ヲ保全セントスルニハ其買受者ニ對シテ之ヲ要求スヘキモノトス若シ甲者ニ向テ之ヲ
 請求セントスレハ其受領セシ競賣代金六百餘圓ノ外ニ出ツルヲ得サルモノトス
 先取特權ハ法律ノ制定ヲ俟テ定マルヘキモノナレハ其制定ナキトキニ於テ法理トシテ之ヲ適
 用スルコトヲ得ス

第九章 質權

第一節 總則

○質權設定者ニ於テ其債務ノ辨濟ニ代ヘ任意ニ質物ノ所有權ヲ質權者ニ
 移付スルコトヲ得ヘキ契約ハ民法第三百四十九條ノ適用ヲ受クヘキモ
 ノニ非ス

○債務者カ或擔保ヲ供シテ債務ヲ負擔シタルトキハ債權者ハ其債務ノ履
 行ヲ受ケタル後ニ非サレハ擔保ヲ解クコトヲ要セス故ニ債務者ヨリ債
 權者ニ對シテ其擔保ヲ解カシムル請求權ハ債務履行ノ後ニ非サレハ發
 生セサルモノトス

(同旨)

債務者カ或擔保ヲ供シテ債務ヲ負擔シタル場合ニ於テ債務ノ履行ヲ爲スト債權者カ其擔保ヲ

二六
二
一九一

三七
四三

三七
二五九

解クコトトハ同時ニ之ヲ履行スヘキモノニ非ス債務者カ其債務ヲ履行スルマテハ債權者ハ擔
 保ヲ解クコトヲ要セサルカ故ニ債務者ノ爲メニハ其債務ヲ履行シタル上ニ非サレハ擔保ヲ解
 クコトニ付テノ請求權發生セサルモノトス

○沖繩縣金祿ハ國家公權ノ作用ヨリ生シタルモノニシテ舊琉球藩華士族
 ニ於テモ亦一種ノ公權トシテ之ヲ受領シ其性質上讓渡スヘカラサルモ
 ノナレハ之ヲ以テ質權ノ目的ト爲シ得サルハ當然ナリ

○債務者カ漁業權ヲ以テ債權ノ擔保ト爲シタル場合ニ債權者ニ於テ其債
 權ノミ他人ニ讓渡スルトキハ爾來其擔保ハ消滅ニ歸シタルモノナレハ
 讓渡人ヨリ之ヲ債務者ニ返還セサルヘカラス

○強制執行ノ目的物以外ノ建物ニ對シテ競賣ヲ實施シ競落許可ノ決定ヲ
 爲シタルトキハ其決定ハ無効ナリトス從テ其建物ニ對シ質權ヲ有スル
 者ハ縱令該物件ノ所有權カ表面上他人ニ移轉スルモ質權其モノニ消長
 ヲ來スヘキ原因アラサル以上ハ毫モ之カ實行ヲ妨ケラルルコトナシ

(參照)

質權者ハ其債權ノ滿期ニ至ラサル間ハ質物ノ差押及ヒ公賣ヲ拒ムノ權利アリ故ニ債務者ノ他
 ノ債權者ヨリ不法ニ其占有ヲ奪ハレタル場合ハ訴追ヲ以テ異議ヲ主張シ之カ返還ヲ請求シ得
 ルハ勿論若シ公賣等ニ依リ現物ノ返還不能ニ至リタル場合ハ民事訴訟法第九十六條ニ依リ
 直チニ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得

二九
一〇
七五

三六
二八〇

三六
二二六

三六
二八五

三六
二八三

質地ハ明治五年十二月十五日以前ノ取引ニ係ル分ヲ除ク外契約書中流地文言ノ有無ニ拘ハラ
ス一切流地處分ヲ許サス

第二節 動產質

(刑)

○債務者ノ行為ニ因リ擔保(質物)ヲ失ヒタル場合ニ於テハ債權者ハ直ニ
貸金辨濟ノ請求ヲ爲シ或ハ擔保物(質物)ノ回收ヲ請求スルコトヲ得ル
モ損害賠償トシテ公訴ニ附帶シ貸金ノ元利ヲ請求スルコトヲ得ス

第三節 不動產質

○質權又ハ抵當權ノ目的タル不動產ヲ買得シタルモノハ自己カ其債務ヲ
負擔スルニ非ス唯其債務ノ擔保物件ヲ占有スルカ故ニ若シ其所有權ヲ
失却セサラントセハ該物件ノ負擔セル債務ヲ辨濟スル責任ヲ有スルニ
過キス而シテ擔保物件ノ價額ヲ以テ其債務辨濟ノ限度ト爲スコトハ新
民法實施前ノ法理ナリトス

○不動產質權ノ登記取消ニ付テハ登記以外ノ貸増金ヲ理由トシテ之ヲ拒
ムコトヲ得サルモノトス

第四節 權利質

○權利質ノ債權者ハ裁判所ノ轉付命令ニ依ルカ又ハ法律規則ノ許容セシ
場合ニ非サレハ其質權ノ目的タル債權ヲ直接ニ取立ツルコトヲ得ス

三二	三五	三八	三九
二	二	八	元
五	七	元	五

(刑)

○記名株券ニ債務ノ制限ナキ質入承諾書ヲ添附シテ之ヲ他人ニ交付シタ
ルトキハ縱令當事者間ニ於テ或特定ノ債務ニ限リ擔保ニ供スヘキ旨ノ
契約アルモノ之ヲ以テ其特約ノ存在ヲ了知セサル善意ノ質權者ニ對抗ス
ルコトヲ得ス

○權利質權者ハ債務者ニ代リ質權ノ目的タル債權ヲ處分シ得ヘキ權利ア
ルニ過キスシテ條件附債權讓受ノ效果ヲ取得スルモノニ非ス

○甲者カ乙者ノ名義ヲ冒用シ其融通ノ爲メニ借受クル旨ヲ以テ丙者ヲ欺
キ株券白紙委任狀及ヒ承諾書ヲ騙取シタル場合ニ於テハ該株券其他附
屬書類ノ交付ハ無効ナルカ故ニ之カ爲メ丙者ニ何等ノ失權ヲ來シ若ク
ハ責任ヲ生スヘキモノニ非ス從テ丁者カ甲者ニ處分權アリト信シ該株
券ヲ擔保物トシテ取引シタリトスルモ丙者ハ丁者ニ對シテ其返還ヲ請
求シ得ルモノトス

第十章 抵當權

第一節 總則

○明治十二年內務省乙第三十九號達ハ神官僧侶等カ私擅ニ社寺ノ物件ヲ
處分スルコトヲ豫防スル爲メ府縣へ達シタル者ニシテ之ニ違背シタル

三六	三七	三六	六五
三六	三六	三六	三六
三六	三六	三六	三六

行為ハ無効トスルノ制裁ナシ故ニ神官僧侶等カ社寺ノ物件ヲ抵當ニ差入ルルニ當リ該違但書ニ從ヒ認可ヲ受ケサルモ之カ爲メ第三者ニ其效果ヲ及ホスヘキ者ニ非ス

○不法行為ニ因リ登記ヲ取消スモ其取消ハ無効ナリ故ニ抵當債權者ハ抵當地所有者ニ對シ登記ノ復舊ヲ求ムルコトヲ得

○民法實施前ト雖モ動産ノ書入ニ付テハ不動産ノ書入ノ如ク公示ノ方式ナキヲ以テ當然優先ノ效力ヲ有スルモノニ非ス

○債權者ニ於テ抵當地ヲ買受ケ債務ノ辨濟ヲ受ケタル場合ニ其賣買カ無効ニ歸シタルトキハ債權者ハ無償ニテ其地所ヲ返還スルモ其債權ハ自然ニ復活シ抵當權ノ復舊ヲ求ムルコトヲ得隨テ債務者ハ不當ノ利得ヲ得ルモノニ非ス

○抵當權設定者ハ同時ニ債務者若クハ保證人タル場合ヲ除ク外抵當權ヲ以テ擔保スル債務ヲ躬親ヲ負擔スヘキ者ニ非サルカ故ニ其抵當權ノ實行ヲ免レンカ爲メニ債務ヲ辨濟スル權利ハ之ヲ有スレトモ抵當權者ハ之ニ對シテ唯抵當權ノ實行ヲ爲ス權利アルノミニ止マリ債務ノ辨濟ヲ強要スル權利ナキハ民法施行ノ前後ヲ問ハス是認スヘキ法理ナリトス

○金錢ノ消費貸借ハ當事者ノ一方カ同數量ノ金錢ヲ返還スヘキコトヲ約

シテ相手方ヨリ金錢ヲ受取ルヲ以テ其法律行為ノ要素トスルモノニシテ抵當ノ如キハ貸借契約ニ附隨スル一ノ擔保ニ過キササルヲ以テ縱令其順位ニ關シ意思表示ニ錯誤アリトスルモ之カ爲メ貸借契約ヲ無効ナラシムヘキモノニ非ス

○抵當權ノ目的タル地所若クハ建物ニ附加シテ之ト一體ヲ爲シ不動産ト目スヘキモノハ縱令特ニ之ヲ登記スルコトナシト雖モ尙ホ抵當權ノ及フヘキモノトス

○民法施行前ニ於テハ元金支拂期限前ノ利息ト期限後ノ遲延利息トニ區別ナク共ニ優先權ヲ付與シタルモノトス

○登記名義者ヲ不動産ノ所有者ト信シ善意ニテ抵當權ヲ取得シタル者ト雖モ過失ナキ眞所有者ノ抵當權登記取消ノ請求ニ對抗スルヲ得ス

(同左)

犯罪行為ニ因リ地所ノ所有名義者ト爲リタル者ノ設定シタル抵當權ハ其相手方カ善意ニシテ且登記ヲ爲スモ抵當ノ效力ヲ生セス

恣ニ他人ノ物ヲ我所有ト爲シタル者カ設定シタル抵當ハ無効ナリ隨テ眞所有者ハ其所有權ヲ證明シ抵當權利者ニ對シ之カ抵當登記取消ヲ請求スルコトヲ得

○一旦法律ノ規定ニ從ヒ有效ニ書入ノ公證ヲ爲シ抵當權ヲ取得シタル以上ハ後日他人ノ行為ニ由リ公證簿中ニ編綴ノ公證シタル證書カ紛失ス

三	三	三	三	三	三
六	九	一〇	一〇	一〇	一〇
二五	一七	一〇	四〇	四	四

三	三	三	三	三	三
六	一	五	五	三	三
五	六	四	三	七	七

ルモ其書入公證ノ效力ハ消滅スヘキモノニ非ス

(同左旨)

戸長ノ與書割印ヲ以テ公證ヲ受ケタル書入質ハ與書割印簿ノ喪失ニ因テ其效力ヲ失フモノニ非ス

○根抵當トハ將來ニ發生スヘキ債務ノ擔保トシテ前以テ抵當ヲ設定シ置ク行爲ヲ云フ

○立木カ抵當權ノ目的タルハ土地ニ生立スル間ニ限ルモノニシテ一タヒ伐採セラレタルトキハ不動産タル性質ヲ失ヒ動産ト爲ルカ故ニ抵當權者ハ之ニ對シ抵當權ノ直接ノ目的トシテ其權利ヲ行フコトヲ得ス

○抵當權設定者カ後日發生スヘキ債務ヲ擔保スル意思ヲ以テ抵當權ヲ設定セル場合ニハ其抵當ハ後ニ發生シタル債務ヲ有效ニ擔保スヘキモノニシテ抵當權設定ノ手續ハ必スシモ債務ノ發生ト同時ナルコトヲ要セス

○民事訴訟法第六百八十八條ニ依ル不動産再競賣ノ場合ニ於テ前競落人ノ負擔スヘキ不足額ハ再度ノ競落代價ニ附加シテ共ニ不動産ノ代價ヲ成スモノトス從テ抵當權者ハ該不足額ニ對シ優先權ヲ行フコトヲ得ルモ先ツ其拂渡前ニ差押ヲ爲ササルヘカラス

三四 一〇 一一

三三 四 一六

三五 一 七一

三六 二二二

三八 二六五

三九 三四四

○動産ハ不動産ニ附加シテ其一部分ヲ成ス場合ニ在ラサレハ之ヲ以テ抵當權ノ目的物トスルヲ得ス

○動産カ不動産ニ附加シテ抵當權ノ目的物ト爲リタルヤ否ヤヲ定ムルニハ該動産カ抵當物タル不動産ニ附加シテ之ト一體ヲ成スヤ否ヤヲ以テ標準ト爲ササルヘカラス

○抵當權ハ性質上不可分ナルカ故ニ債權者ノ承諾アルカ又ハ民法第三百七十七條同第三百七十八條ノ如ク明文ヲ以テ例外ヲ設ケタル場合ヲ除ク外縱令債權ノ一部ニ變更ヲ生スルモ其全部ノ辨濟アルニ非サレハ依然トシテ存立スルモノトス

○抵當不動産ノ第三取得者カ民法第五百四條ニ依リ抵當債權ノ一部ニ對シ辨濟ノ責ヲ免レ得ル場合ト雖モ抵當權ノ消滅セサルハ勿論毫モ其變更ヲ生スヘキ理ナケレハ抵當登記ノ變更ヲ許シ得ヘキモノニ非ス

(刑)
○登記簿上不動産ノ反別畝步地番號ニ誤謬アルトキハ相當ノ手續ニ依リ訂正ヲ爲シ得ヘキモノニシテ其不動産ハ全然虛無ニ屬スルモノニ非ス從テ該不動産上ニ設定シタル抵當權ハ實體上ハ勿論登記上ニ於テモ亦有效ナリトス

○民法第三百七十二條ニ依リ同第三百四條ノ規定ヲ抵當權ニ準用スル場

三元 八八〇

三元 八八〇

三元 二〇五三

三元 二〇五三

四〇 二二七

合ニ於テハ同條ノ所謂債務者トハ抵當權ノ目的タル不動産上ノ權利者ヲ指稱スルモノトス

○遭難船舶カ抵當權ノ目的タルトキハ抵當權者ハ船長又ハ船舶所有者カ受クヘキ公賣代金ノ殘餘ニ對シテ其權利ヲ行フコトヲ得ヘシ

(參照)

價直ナキモノヲ抵當トシテ約シタル債務ハ無抵當ニ同シ故ニ債權者カ債務者ノ承諾ナク其抵當物ヲ其所有者ニ返付シタリトテ之カ爲メ債務者ノ責任ヲ輕重スヘキモノニ非ス

湯屋ノ家屋ヲ抵當ニ取り其家屋ニ使用スル物品ハ營業上必要ノ物品ナレハトテ直チニ之ヲ用方ノ不動産ト認メ抵當ノ效アリトスルヲ得ス何トナレハ登記ヲ經テ抵當ニ取りタルハ家屋其物ニシテ營業其物ニ非サレハナリ且該係争物件ノ多クハ普通動産ニシテ該家ノ構造ニ附著シ分離スヘカラサル理由アルニモ非ス即チ之ヲ探テ不動産ト視ルヘカラス

法律上ノ手續ヲ充足シテ得タル抵當權ニシテ懈怠ナキ限りハ他人カ犯罪ノ行爲ニ依リ爲シタル公證簿面ノ塗抹ノ爲メ其既得權ヲ害セラルコトナシ

同一ノ地所ニ對シニ箇同等ノ書入權並存スヘキ道理アラス故ニ其日附ノ後ナル證書ハ無論無効ニ屬スルモノトス而シテニ番抵當ハ當初ヨリ其證書ニ其事ヲ記載セサルニ於テハニ番抵當タルノ效力ヲ有セス

抵當物ニ白紙ノ委任狀ヲ添ヘタルトキハ債務者返金ノ義務ヲ怠リタル場合ニハ債權者自ラ被任者ノ名義ヲ以テ抵當物ヲ處分シ得ルノ便ヲ與ヘタルモノト認定スルコトヲ得ヘキニ因リ其他ニ抵當ノ承諾書ヲ添ヘサルモ白紙委任狀ノミヲ以テ抵當ノコトニモ承諾ヲ與ヘタルモノト

四〇	四〇	二五	二五	二五	二五
二六五	二六五	三	三	三	三
六八五	六八五	五	五	五	五
二二〇	二二〇	七六	七六	七六	七六

認ムルコトヲ得ヘシ

騙取ニ係ル地所ヲ抵當ニ取りタルハ無効ナリ既ニ無効ノ抵當ナル以上ハ始ヨリ抵當權ハ成立セサルヲ以テ地所ヲ騙取セラレタル者ニ不注意ノ過失アリタルト否トニ論ナク無償ニテ抵當ノ登記ヲ取消サルヘシ

地所賣買カ不正ニ原因シ真正ノ所有權ナキ地所ヲ以テ設定シタル抵當權ハ縱令惡意ナキモ其效力ヲ有セス

抵當債權者カ債務者及ヒ他人ト商業組合ヲ設ケ抵當物ヲ以テ其事業ノ目的物ニ供シタルトキハ抵當權ノ執行ヲ停止ス

當事者間ノ前訴訟ニ於テ一方カ他方ノ株券ヲ委任狀附ノ僱委任權ヲ超越セル訴外人ヨリ抵當ニ取りタルハ其不注意ニ出テタルモノナリトノ斷定ヲ受ケ其事實確定セシトキハ爾後他ノ訴訟ニ於テ該抵當ニ取りタル行爲ハ自己ノ過失ニ非スシテ其責他方ニ在リト主張スルヲ得ス隨テ其商習慣有無ノ點ニ對スル原判決ノ理由不穩當ハ以テ其判決理由ノ基本ニ影響ヲ及ボサス

社寺名義ノ金穀借入ニ付キ該社寺附地所建物什器ノ抵當ヲ無効ト爲ス場合ハ總代二名以上ノ連署ナキトキニ限り氏子檀家ト協議ノ缺無ハ右ノ推定又ハ無効ヲ惹起セス

犯罪ニ原因セル抵當ノ登記ハ法律上不成立トス
買得者ニシテ善意ナルトキハ其賣買登記ハ無効ニ非サルヲ以テ設定シタル抵當書入權モ亦有效ナリトス

假裝ノ抵當ハ不動産ノ權利ヲ獲得シタル第三者若クハ普通債權者ニ對シテ其效力ナキモノ之ヲ贈與ノ條件ト爲スハ法律ノ禁スル所ニ非ス
抵當設定ノ義務ヲ負擔シタル者カ其履行ヲ爲ササルトキハ債權者ハ其履行ヲ請求スヘク若シ

二六	二六	二六	二六	二六	二六
二	二	一	一	一	一
六	六	五	五	五	五
二〇	二〇	四	四	四	四
六	六	七	七	七	七
二五三	二五三	四〇	四〇	四〇	四〇
三五〇	三五〇	九四	九四	九四	九四
一四	一四	五	五	五	五
二五	二五	六	六	六	六

ニ登記セラレタルモノハ抵當權者ニ對シ其效力ヲ生セサルカ故ニ抵當權者カ其權利ヲ實行スルニ當テハ貸貸借ナキモノトシテ目的タル不動產ヲ競賣スルコトヲ得ヘク從テ競落人モ亦貸貸借ナキ不動產ノ所有權ヲ取得スヘシ

三七

七一九

○他人ノ土地ヲ冒認シテ之ヲ抵當ト爲シタル場合ニ於テハ抵當權設定ノ無効ナルハ勿論縱令抵當權者カ抵當物件ヲ競賣ニ付シ競落代金ヲ受領スルモ其競賣ニ因リテ所有權移轉ノ效力ヲ生スヘキ筋合ナク從テ眞ノ所有者ニ損失ナケレハ眞ノ所有者ト抵當權者トノ關係ハ不當利得ノ規定ニ該當セス

三七

九三

○民法第三百八十二條ノ一个月ノ期間ハ第三取得者ヨリ抵當權者ニ對シテ同法第三百八十三條ノ送達ヲ爲スニ付キ定メタルモノニシテ抵當權者カ抵當權ヲ實行スルニハ其通知後一个月ヲ經過セサルヘカラサルノ旨趣ニ非ス

三七

二九五

○抵當權者カ同一ノ抵當物ニ對シ他ノ抵當權者ト順位ヲ爭フ場合ニハ抵當物所有者タル債務者ヲ措キ獨リ他ノ抵當權者ニノミ對シテ其請求ヲ爲スヘキモノニ非ス必スヤ債務者ト他ノ抵當權者トニ對シテ同一ニ其關係ヲ確定セサルヘカラス

三七

四六九

○後位ノ抵當權者ノ申請ニ依リ競賣法ニ從ヒ抵當不動産ヲ競賣ニ付シタル場合ト雖モ先位ノ抵當權者ハ其抵當權ヲ行使シテ競賣代金ニ付キ後位ノ抵當權者ニ先チ自己ノ債權ノ辨濟ヲ受クル權利ヲ喪失スルモノニ非ス

三七

五五九

○抵當權者ハ民法第三百六十九條ノ規定スル權利ノ外尙ホ同法第三百四條所定ノ權利ヲ有スルモノナレハ前條ノ規定ヲ以テ論スヘキ事項ニ付テハ後條ノ規定ヲ適用スヘキモノニ非ス

三七

五五九

○抵當權者カ抵當不動産ヲ競賣ニ付スルハ其競賣法ニ依ル競賣ナルト將タ民事訴訟法ニ依ル強制競賣ナルトヲ問ハス苟モ該不動産ニ付キ優先ノ辨濟ヲ受クル爲メナル以上ハ等シク抵當權ノ實行ニ外ナラス

三七

六五七

○抵當權者カ抵當權ヲ實行セント欲スルトキハ第三取得者ニ其旨ヲ通知スルコトヲ要ス而シテ此通知後法定ノ期間内ニ第三取得者ヨリ辨濟又ハ滌除ノ通知ヲ受ケサルトキ茲ニ始メテ抵當物ノ競賣ヲ請求スルノ權利ヲ生ス

三七

六五七

○債務者カ或擔保ヲ供シテ債務ヲ負擔シタルトキハ債權者ハ其債務ノ履行ヲ受ケタル後ニ非サレハ擔保ヲ解クコトヲ要セス故ニ債務者ヨリ債權者ニ對シテ其擔保ヲ解カシムル請求權ハ債務履行ノ後ニ非サレハ發

生セサルモノトス

(同前)

債務者カ或擔保ヲ供シテ債務ヲ負擔シタル場合ニ於テ債務ノ履行ヲ爲スト債權者カ其擔保ヲ解クコトトハ同時ニ之ヲ履行スヘキモノニ非ス債務者カ其債務ヲ履行スルマテハ債權者ハ擔保ヲ解クコトヲ要セサルカ故ニ債務者ノ爲メニハ其債務ヲ履行シタル上ニ非サレハ擔保ヲ解クコトニ付テノ請求權發生セサルモノトス

○民法第六百二條ノ規定ニ違背セル契約ニ依リ抵當地所ヲ賃借スルモ其賃借權ハ無効ニシテ抵當權者ニ對抗スルコトヲ得ス故ニ其抵當權ノ實行トシテ抵當地所ヲ競賣ニ付スルトキハ競落人ハ完全ナル所有權ヲ取得スルモノニシテ賃借人ハ其競落ノ通知ヲ受クルト同時ニ惡意ノ占有者ト爲ルモノトス

○民法施行前ニ於テハ抵當權ハ當ニ債權ノ元本ニ優先權ヲ付與シタルノミナラス元本ニ對スル契約上ノ利息ハ勿論遲滯ニ因ル損害賠償ニモ亦其效力ヲ及ホシタルモノトス

○民法第三百七十四條ニ所謂利息其他ノ定期金ニハ遲滯利息ヲ包含セス從テ民法施行前ノ設定ニ係ル抵當權ト雖モ其施行以後ニ發生シタル遲延利息ニ付テハ明治三十四年法律第三十六號ノ規定ニ該當セサル限ハ當然其效力ヲ及ホスヘキモノニ非ス

三七
二五八

三三
二八三

三六
四一

三九
二〇四

四二
二〇四

○遺贈ノ不動産ニ付キ遺贈者カ生前債權者ノ爲メニ抵當權ヲ設定シタルトキハ受遺者ニ於テ之ヲ他ニ賣渡スト否トニ拘ハラズ債權者ハ其目的物ニ追隨シテ自己ノ權利ヲ行使シ得ルカ故ニ受遺者カ賣却ヲ爲シタル爲メ抵當權者ニ損害ヲ生スヘキモノニ非ス從テ抵當權者ハ詐害行爲取消ノ訴權ヲ有セサルモノトス

○抵當權設定ノ後抵當不動産ノ所有權ヲ取得シテ共有者ト爲リタルモノハ其競賣ノ場合ニ第三取得者トシテ競買人ト爲ルコトヲ得

○民法第三百八十八條ハ土地及ヒ建物カ同一ノ所有者ニ屬シタル場合ニ於テ土地若クハ建物ノミニ付キ抵當權ヲ設定シ其目的物競賣セララルトキハ建物ハ建物トシテ存在シ得サルコトト爲ルカ故ニ主トシテ其競落人ヲ保護センカ爲メニ設ケラレタルモノトス從テ抵當權設定ノ當時土地及ヒ建物カ各所有者ヲ異ニスルトキハ同條ヲ適用スヘキモノニ非ス

○所有者カ土地及ヒ建物ヲ併セテ抵當ト爲シタル場合ト雖モ競賣ノ際其土地ト建物トカ各競落人ヲ異ニスルトキハ民法第三百八十八條ニ依リ其建物ノ爲メニ當然地上權ノ設定アルモノトス

○民法第三百九十五條ハ專ラ抵當權者ト賃借人トノ關係ヲ規定シタルモ

三九
七五

四一
七七

四三
一〇三

四五
二九

ノトス故ニ抵當權者カ其權利ヲ實行シテ競賣不動産ノ競落人ト爲リタル場合ニハ同條ヲ適用スヘキモノニ非ス

○所有者カ土地及ヒ其上ニ存スル建物ヲ抵當ト爲シタル場合ニ於テ競賣ノ結果土地建物共ニ一旦同一ノ人ニ競落シタルモ爾後建物ノ競落取消サレタルトキハ民法第三百八十八條ニ依リ其建物ノ爲メニ當然地上權ノ設定アルモノトス

○民法第三百八十八條ノ規定ニ依リ地上權ヲ取得セル建物ノ所有者ハ地上權ヲ設定シタル土地ノ所有者及ヒ該土地ノ競落人ニ對シテハ登記ナクシテ其權利ヲ對抗シ得ルモノトス

○同一ノ所有者ニ屬スル土地及ヒ建物ノ一方又ハ雙方カ抵當權ノ目的ト爲リタル場合ニ於テ其一方任意ニ賣買セラレ所有者ヲ異ニシタル後他ノ一ノ競賣アルトキハ民法第三百八十八條ヲ適用スヘキ限ニ在ラス

○民法第三百九十二條ハ數人ノ抵當權者間ニ適用スヘキ規定ニシテ數人ノ抵當不動産ノ所有者間ニ適用スヘキ規定ニ非ス

第三節 抵當權ノ消滅

○抵當地所ヲ債權者カ買受ケタルトキハ其所有權ノ移轉ト共ニ抵當權ハ消滅スルモノナリ故ニ縱令公簿上該地所ノ所有權カ債權者ノ名義トナ

三	三	三
六	六	六
二四七	二四七	二四七
三九	三九	三九
二〇〇	二〇〇	二〇〇
三九	三九	三九
二五八	二五八	二五八
四〇	四〇	四〇
五九	五九	五九

ラサルモ債權者ノ承繼人ハ事情ヲ知ラサル第三者ナリト云フコトヲ得ス

第三編 債權

○無盡講又ハ頼母子講ノ當籤ニ基ク權利關係ハ會主若クハ世話人ト債務者タル當籤者トノ間ニ直接ニ成立シ會主又ハ世話人自己ノ債權トシテ之ヲ請求シ得ルヤ將タ債務者タル當籤者ト未當籤者タル他ノ講員トノ間ニ成立スヘキヤハ一ニ各講會ノ契約如何ニ依リテ之ヲ判定スヘキモノニシテ法律上一定ノ條規アルコトナシ

○行政處分ニ依リ公有ニ屬スル堤防敷地使用ノ權ヲ得タル者ハ使用命令ノ旨趣ニ從ヒ其範圍内ニ於テ該敷地ヲ自己ノ私用ニ供シ之ヲ使用シ得ルニ過キサレハ其權利ハ私權ニシテ而モ一種ノ財產權タルニ止マリ之ヲ以テ一種ノ物權又ハ債權ナリト云フヲ得ス

第一章 總則

○損害賠償ノ請求權モ亦債權ナリ (參照)

三	三	三
五	五	五
四九	四九	四九
三	三	三
九	九	九
九四	九四	九四
三七	三七	三七
二〇三	二〇三	二〇三
三七	三七	三七
一五五	一五五	一五五

縣知事ノ職務上ノ過失ニ付テハ國家ハ之ヲ損害賠償ノ責ニ任セス
判決執行ニ至ル迄ノ利子ニ付テハ債權者ハ未來ノモノト雖モ訴權ヲ有ス故ニ之ヲ辨濟スヘシ
トノ判決ハ不法ニ非ス

第一節 債權ノ目的

○辨濟未了ノ利息ニ對シ既往ニ遡リテ利息ヲ附スルコトヲ契約シタル場
合ニ於テ新舊利息ヲ通算シテ制限利率ニ超過セサルモノハ有效ナレト
モ若シ之ニ超過シタルモノハ無効ナリトス

○民法第四百一條ハ同一種類ノ物品中或物ヲ以テ債權ノ目的物ト爲シタ
ルニ止マリ其物件ヲ特定セサル場合ニ債務者ハ如何ナル品質ヲ有スル
物ヲ給付スヘキヤヲ定メタルモノニシテ當事者カ其目的物ノ種類ヲ指
示セサル場合ニ關スル規定ニ非ス

○當事者カ孟買棉ヲ以テ賣買ノ目的物ト爲シタル場合ハ即チ債權ノ目的
物ヲ指示スルニ種類ノミヲ以テシタルモノニ該當ス從テ其種類中ノ細
別種屬ヲ知了シ能ハサルモ之カ爲メニ法律上不履行ニ因ル損害額ヲ算
定スヘキ標準ナシト云フヲ得ス

(參照)

遲滞ノ利息トシテ法律上ノ利息ヲ請求スルハ契約ヲ以テ利息ノ割合ヲ定メサル場合ニ限ルモ
ノトス

二元	三元	三元	三元	三元	二元
一			九	三	四
六	一六七	三三七	九	八三	一七

契約書中利子ニ關シ「制規ノ通」ト記載アルハ利息制限法第二條ニ定ムル制限ヲ超過セサル最
高額ヲ以テ契約シタルモノト解釋スルハ普通ニ認メラルル慣行ナリ故ニ其範圍内ニ於テ利子
ヲ請求スルハ債權者ノ自由ニ屬ス(同一判例二九年五卷五七頁、同年七卷五頁)
利子ヲ付スヘキ義務アルトキハ元金辨濟ノ日ニ至ル迄ノ利子ヲ付スヘキハ當然ナルニ依リ判
決執行ニ至ル迄ノ利子ヲ支拂フヘシトノ裁判ハ相當ナリ

第二節 債權ノ效力

○民法實施前後ヲ問ハス當事者ハ賣買ノ違約ヨリ生スル損害額ヲ豫定ス
ルコトヲ得裁判所ハ濫リニ其豫定額ヲ増減スルコトヲ得ス

○債務履行ノ催告ハ口頭又ハ私書ヲ以テスルモ其效アリトス

○無期限ノ債務ハ債權者ノ請求ニ因リ當然遲滞ニ付セラレタルモノトス

○辯護士ニ支拂ヒタル報酬ニシテ訴訟費用ノ言渡中ニ包含セサルモノハ
損害賠償トシテ相手方ニ對シテ要求スルヲ得ス

○債務者カ債務ノ本旨ニ從ヒ履行ヲ爲ササルトキハ其目的物カ不特定物
ナルト否ト又滅盡シタルト否トニ拘ハラズ債權者ハ其損害ノ賠償ヲ請
求スルヲ得ヘシ

○債務ノ不履行ヲ原因トシ債務者ニ賠償セシムヘキ損害ハ其不履行ニ由
リテ通常生スヘキモノ又ハ特別ノ事情ニ由リ生シタルモ當事者ニ於テ
之ヲ豫見シ若クハ豫見シ得ヘカリシモノニ限ルコトハ普通ノ法理ナリ

三	三	三	三	三	三
九	九	九	三	九	四
二五	五	五	三	二〇	三〇

トス

○損害賠償請求ノ訴權ハ現ニ損害ヲ受ケタル事實アリテ初メテ發生スルモノナルカ故ニ單ニ損害ヲ受ケタルトキノ豫備トシテ其支拂ヲ爲サシメントスルカ如キハ固ヨリ許容スヘカラサル不當ノ請求ナリトス

○民法第四百二十三條舊商法第七百六十五條同第四百條及ヒ民法第四百七十條ハ約束手形ノ讓受人カ讓渡人ヲ強迫シ裏書讓渡ヲ爲サシメタルヲ原因トシテ而カモ其手形ノ振出人ヨリ讓渡人ト讓受人トニ對シ讓受渡ノ取消ヲ求ムル場合ニ適用スヘキ法條ニ非ス

○民法第四百二十三條第一項ハ債權者カ債務者ニ代リテ債務者ノ權利ヲ行フコトヲ得ルトノ法意ナリトス

○債務ノ不履行ニ因リテ生シタル損害カ通常生スヘキモノナルヤ將タ特別ノ事情ニ因リテ生シタルモノナルヤハ事實上ノ問題ニシテ法律上ノ問題ニ非ス

○單ニ買戻特約アル不動産ヲ條件ヲ附セス他ニ賣却シタリトノ事實ノミニテハ法律上履行ノ不能ト看做シ得ヘカラサルモノトス

○債務不履行ノ爲メ損害ヲ被フリタルトキハ債權者ハ契約ヲ解除セスシテ損害賠償ノ請求ヲ爲スコトヲ得

三三	三四	三四	三四	三三	三三
四	三	二	二	七	五
二	四	二	二	二	九
三	三	二	二	七	五
九	四	二	二	二	九

(同三三)

債務不履行ニ因リテ生シタル損害ノ賠償ヲ請求スル場合ニ於テ債權者ハ必スシモ之ト同時ニ契約解除ノ請求ヲ爲スコトヲ要セス

○債務者カ商法上ノ預證券等ニ裏書ヲ爲シ之ヲ讓渡シタルトキハ縱令其讓渡ハ虚偽ナルニモセヨ其裏書ヲ取消スニ非サレハ債權者ニ於テ之ヲ處分スルヲ得サルニ付キ其裏書ハ所謂詐害行爲ニシテ民法第四百二十四條ニ依リ之カ取消ヲ求メ得ヘキモノトス

○遅延利息ハ性質上民法ノ所謂損害賠償ニ外ナラス

(同三三)

金錢ノ貸借ニ於テ辨濟期限後ノ利息ハ損害賠償ノ性質ヲ有スルハ固ヨリ論ヲ俟タサレトモ又稱シテ遅延利息ト云フコトアルヲ以テ之ヲ損害金ト云フモ利息ト云フモ毫モ妨ケアルヘカラ

遅延利息ハ其性質民法ニ所謂損害賠償額ニ外ナラサレトモ之ヲ利息ト稱スルモ法律上妨ケナシ

○民法實施前當事者間ノ契約ニ於テ債務者カ期限ニ債務ノ履行ヲ爲ササルトキハ當然遲滞ニ付セラルルモノト爲スヘキ旨ノ意思ヲ特ニ表示シタル場合ニハ其意思表示ハ法律上有效ナルモノトス

○債權者ハ債權ノ目的物カ滅失シテ履行ノ不能ニ歸シタル場合ニ限り損

三三	三三	三三	三三	三五
九	九	九	九	五
九	九	九	九	三
九	九	九	九	三
九	九	九	九	三

害賠償ノ權利ヲ有スルモノニ非ス債務者カ債務ノ本旨ニ從ヒタル履行ヲ爲ササルトキ又ハ其責ニ歸スヘキ事由ニ因リテ履行ヲ爲スコト能ハサルニ至リタルトキニモ亦此權利ヲ有ス

三

一九

○民法第四百二十四條ノ規定ハ債權者ニ於テ債務者カ其債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル法律行為ノ取消ヲ請求スルモノタル上ハ其債權ニシテ共同擔保ニ過キサル場合ナルト特別擔保タル抵當權ノ設定アル場合ナルトヲ論セス苟モ債務者カ爲シタル法律行為ニ出テ債權者ヲ害スルモノナレハ一般ニ通シテ之ヲ適用スヘキモノト解釋セサルヘカラス

三

三三

○債務者以外ノ者ノ爲シタル法律行為ニ對シテハ縱シヤ債權者カ間接ニ害セラルルモノトスルモ民法第四百二十四條ノ規定ニ基キ其取消ヲ請求シ得ヘキモノニ非ス

三

三三

○訴ノ提起ハ相手方ニ對シ請求ノ效力ヲ生スルモノトス故ニ返還時期ノ定ナキ預金ノ債務者ハ訴ノ提起ニ因リ返還ノ請求ヲ受ケタルモノ即チ遲滯ノ状態ニ在ルモノト云ハサルヘカラス

三

六九

○民法施行前ニ於テハ預金返還ノ方法ヲ定メタル契約カ債務者ノ責ニ歸スヘキ事由ニ因リ全ク履行スルコト能ハサルニ至リタルトキハ債權者

ハ直ニ預金ノ返還ヲ請求シ得タルモノトス

三

八五

○民法第四百二十四條ニ謂フ債務者カ其債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル行為トハ債權者ノ權利ヲ詐害スル行為ヲ指シタルモノニシテ債權ノ成立ニハ毫モ影響ヲ及ホスコトナク單ニ其實效上ニ不利益ナル結果ヲ及ホス行為ヲ云フ

三

三五

○民法第四百二十四條ノ規定ニ該當スル場合ニ於テ債務者カ債權者ニ對スル辨濟ノ資力ヲ薄弱ナラシメ之カ爲メ債權者ニ現實ノ損害ヲ被ムラシメタル以上ハ縱令受益者又ハ轉得者ヨリ對價ヲ支拂ヒタリトスルモ斯ル事實ハ惡意ヲ以テ爲シタル法律行為ニ因リ債權者ヲ害シタルヤ否ヤニ消長ナキモノトス

三

四九

○詐害行為取消ノ訴ニ於テ債務者ノ爲シタル行為ニ因リ利益ヲ受ケタル者カ民法第四百二十四條ノ適用ヲ受クルニハ債權者ヲ害スルノ意思アルコトヲ必要トセス唯債務者ノ行為ノ債權者ヲ害スル事實ヲ知ルヲ以テ足レリトス

三

三〇

○民法第四百二十四條ニ於テ債權者ニ對シ債務者ノ爲シタル詐害行為ノ取消ヲ許シタルハ債權者ノ受クヘキ損害ヲ救済スルニ在ルヲ以テ場合ノ如何ト行為ノ何タルヲ問ハス債務者ノ爲シタル行為全部ヲ取消シ全

ク行爲アラサル最初ノ状態ニ復セシムルモノニ非ス故ニ其行爲ノ目的ニシテ分割シ得ルモノナルトキハ單ニ其一部ヲ取消スコトヲ得ルハ當然ナリ

○不當ノ假處分ニ因リ賣買契約ヲ解除シ手附金倍還シノ損害ヲ被フリシコトニ付テハ假處分申請者ニ於テ其當時手附金ノ關係ヲ豫見シ又ハ豫見シ得ヘカリシ事實アリヤ否ヤヲ確定シ以テ賠償責任ノ有無ヲ判定セサルヘカラス

○不法行爲ニ因ル賠償ノ遅延ヨリ生スル損害賠償額ハ法定利率ニ依リ之ヲ算定スヘキモノニシテ法定利率ハ年五分ナリトス

○債務者カ抵當權ノ目的タル物件ヲ他ニ賣却セル場合ニ於テ債權者ヨリ之ヲ詐害行爲トシテ其取消ノ請求ヲ爲シ得ルニハ債務者ニ於テ他ニ完全ナル辨濟ヲ爲スヘキ資産ヲ有セサルコトヲ要ス

(同第三)

廢罷訴權ヲ許ス場合ハ債務者カ債權者ニ對シ債務ノ辨濟ヲ爲スヘキ資力ノ足ラサルニ拘ハラズ自己ノ財産ヲ他人ニ讓渡シテ之ヲ減少スルカ若クハ他人ニ對シ債務ヲ承諾シテ債權者ノ得ヘキ利益ヲ少ナカラシムルカ如キ之ヲ廢罷スルニ非サレハ回復ノ途ナキ場合ニ限ルモノトス

○債務者カ他人ト共謀シ抵當權設定ノ行爲ヲ假裝シ之ヲ登記シタル場合

ニ於テハ債權者ハ民法第四百二十四條ノ規定ニ依リ取消訴權ヲ行フコトヲ得從テ金錢ヲ以テスル賠償ノ外抵當登記ノ抹消ヲ請求シ得サルモノト爲シタル判決ハ不法ナリ

(同第四)

立木ノ賣主カ引渡約定ノ期限中買主ノ權利ヲ害スヘキ惡意ヲ以テ自己ノ不動産ヲ賣却シ又ハ抵當權ヲ設定シテ無資力トナリ買主ヨリ損害賠償ヲ請求スルモ其效ナキニ至ラシメタルトキハ買主ハ民法第四百二十四條ニ依ルノ外其債權ヲ保全スル方法ナシ故ニ同條ノ規定ハ右等ノ場合ヲモ亦之ヲ包含スルモノニシテ直接ニ金錢上ノ債權關係ニシテ限定シタル精神ニ非ス

○民法第四百二十四條ノ訴ノ一要件タル債權者ヲ害スルコトトハ債務者カ財産權ヲ目的トスル法律行爲ヲ爲シ之ニ因リテ其債權者ノ爲メ一般擔保ヲ組成スル自己ノ財産ヲ減少シ辨濟ノ資力ヲ薄弱ナラシメタル場合ヲ云フ

○債務者カ相當代價ヲ以テ或財産ヲ賣却シタル場合ニ其代金ニシテ債務者ノ手裡ニ現存スルカ又ハ之ヲ有益ニ利用轉換シテ賣却物件ニ代ルヘキ價格現存スルカ若クハ其代金ニテ優先權ヲ有スル他ノ債權者ニ辨濟ヲ爲シタルトキハ未タ以テ債權者ヲ害スルモノト云フヲ得ス

○民法第四百二十四條ニ規定シタル債權者ノ取消權ハ債權者カ其債務者ヨリ一般擔保ヲ害セラレタルトキニ於テノミ之ヲ有スルモノナレハ債

三六
一三九

三七
一七九

三七
三六九

三七
八二〇

三三
五一

三七
一〇七

三五
二九

三七
一三四七

三七
一三四七

- 債務者ノ行為ニシテ債權者カ取消權ヲ有スルハ財產權ヲ目的トスルモノニ限り又債權者ノ權利モ財產權ニ關スルモノナラサルヘカラス
- 遺贈ノ不動產ニ付キ遺贈者カ生前債權者ノ爲メニ抵當權ヲ設定シタルトキハ受遺者ニ於テ之ヲ他ニ賣渡スト否トニ拘ハラズ債權者ハ其目的物ニ追隨シテ自己ノ權利ヲ行使シ得ルカ故ニ受遺者カ賣却ヲ爲シタル爲メ抵當權者ニ損害ヲ生スヘキモノニ非ス從テ抵當權者ハ詐害行為取消ノ訴權ヲ有セサルモノトス
- 賣買契約ノ不履行ヲ原因トスル損害賠償請求ノ訴ニ於テ損害ノ數額ヲ算定スルニハ必スシモ契約履行地ニ於ケル目的物ノ價格ヲ以テ標準ト爲ササルヘカラサルモノニ非ス
- 債務履行ノ催告ハ縱令數額ニ不當ノ點アルモ其請求ノ範圍内ニ於テ債務ノ限度マテハ付遲滯ノ效ヲ生スヘキモノトス
- 契約ノ不履行ニ因リテ生シタル損害賠償ノ責任ハ其不履行ニ基キ該契約ノ解除セラレタルト否トニ從ヒテ之カ範圍ヲ異ニスルモノニ非ス
- 賣買ノ後其目的物ノ價格カ經濟上ノ趨勢ニ因リ自然ニ騰貴シタル場合ニ於テ賣主カ契約ヲ履行セサルトキハ買主ハ買受ケタルト同一ノ代價ヲ以テ他人ニ其目的物ヲ賣渡シタルト否トニ拘ハラズ賣主ニ對シテ騰

三	三	三	三	三
一五〇	七五九	九三六	一〇三九	一一五〇

貴額ノ賠償ヲ請求シ得ルモノトス

- 消費貸借ノ場合ニ於テ借主カ遲滯ニ付セラレタルトキハ貸主ハ利息ニ關スル約定ノ有無ニ拘ハラズ法定利率ニ依ル損害ノ賠償ヲ請求スルノ權利アリ

三
一六〇七

- 民法第四百二十四條ノ規定ハ債務者カ他ニ債權ヲ辨濟スヘキ目的ナクシテ自己ノ財產ヲ賣却スルトキハ其價格ノ相當ナルト否トヲ論セス債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル法律行為ト推定スヘキ法意ナリ
- 民法第四百二十四條ノ規定ニ依リ有償行為ノ取消サルル場合ハ其對價カ格外ニ低廉ナルトキノミニ限ラス相當ノ對價ヲ以テシタルトキト雖モ亦之ヲ適用スヘキモノナリ

三	三	三
一三三	一三六	一六

(同三三)

民法第四百二十四條ハ敢テ法律行為ノ有償タルト無償タルト將タ又其行為ノ相手方カ不當ニ利益ヲ受ケタルト否トヲ區別セス故ニ相當ノ代金ヲ以テ爲サレタル賣買ト雖モ尙モ共同擔保ヲ減少シ債權者ヲ害スル以上ハ債權者ハ之カ取消ヲ請求シ得ヘキモノトス

- 民法第四百十七條ニ所謂金錢トハ內國通用ノ法定貨幣ノミヲ指稱セルモノトス從テ被害者カ單ニ加害者ノ不法行為ヲ原因ト爲シ其損害賠償トシテ外國通用貨幣ノ給付ヲ要メタルハ不合法ナリ

三	三
一七〇	二三六

○民法第四百二十四條ノ規定ハ債務者カ債權者ヲ害スルノ故意ヲ以テ一般ノ共同擔保タル自己ノ財産ヲ減少スヘキ法律行為ヲ爲シタル場合ニ限リ其行為取消權ヲ債權者ニ付與セルモノトス從テ債務者ノ所有ニ屬スル建物ニ對シ一番抵當權ノ設定ヲ目的トシテ爭フ所ノ債權者ノ如キハ其性質上同條ニ所謂債權者ニ非ス

○民法第四百二十三條第一項ノ規定ハ債權者カ自己ノ利益ノ爲メニ第三債務者ヲシテ債務者ニ辨濟ヲ爲サシメ以テ債務者ノ財産ノ減少ヲ防クコトヲ許シタルニ過キスシテ直接ニ第三債務者ヨリ辨濟ヲ受クルコトヲ許シタルモノニ非ス

(同主旨)

民法第四百二十三條ニ債權者ハ自己ノ債權ヲ保全スル爲メ其債務者ニ屬スル權利ヲ行フコトヲ得トアルハ債務者ニ於テ第三債務者ニ對シ或權利ヲ有スル場合ニ債權者カ債務者ニ代リ其地位ニ立テ第三債務者ニ係リ債務者ノ有スル權利ヲ行フニ過キサルモノトス
民法第四百二十三條第一項ニ該當スル場合ニ於テハ債權者ハ間接ニ債務者ニ屬スル訴訟權ヲ行フコトヲ得ルモノニシテ其訴追ノ結果判決確定ノ後第三債務者ヨリ債務ノ取立ヲ爲スノ權利アリト雖モ自己ノ債權ニ對シ直接ノ辨濟ヲ請求スヘキモノニ非ス

○民法第四百十六條第一項ニ依ル損害賠償ノ請求ハ債務ノ不履行ニ因リ債權者ニ於テ現ニ損害ヲ蒙ムリタルカ又ハ現ニ得ヘキ利益ヲ失ヒタル

三九

三九

三六

三六

事實アルコトヲ要ス

○金錢ヲ目的トスル債務ヲ負擔シタル者カ履行ヲ爲ササル爲メ債權者ヨリ損害ノ賠償ヲ要メタル場合ニ若シ當事者間約定ノ利率アリテ其額カ法定利率ニ超過スルトキハ裁判所ハ民法第四百十九條第一項但書及ヒ利息制限法ニ依リ其制限ヲ超ヘサル程度ニ於テ賠償額ヲ量定セサルヘカラス

○民法第四百二十四條ハ債務者カ債權者ヲ害スルコトヲ知リテ法律行為ヲ爲シタルトキハ相手方ナル受益者若クハ轉得者モ亦其情ヲ知リタルモノト推定シ此推定ニ反スル但書ノ場合ニ於テハ受益者又ハ轉得者ヲシテ其情ヲ知ラサリシコトノ立證責任ヲ負ハシメタルモノトス

(同主旨)

民法第四百二十四條ハ債務者ニ惡意即チ債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル行為アルコトヲ認ムレハ債權者ハ其行為ノ廢罷ヲ請求シ得ヘキ規定ナルニ依リ法律ハ債權者ノ行為ヲ以テ其相手方即チ受益者又ハ轉得者ニ於テモ情ヲ知テ爲シタルモノト一應推定シ得ヘキコトヲ認メタルモノナリ故ニ此推定ニ反スル同條但書ノ場合ニハ受益者又ハ轉得者ニ於テ其情ヲ知ラサリシコトヲ舉證スヘキ責任アリ

民法第四百二十四條ニ於ケル詐害行為ノ取消ハ債權者カ債權者ヲ害スルコトヲ知リテ法律行為ヲ爲シタル以上ハ其一事ヲ以テ債權者ヨリ之ヲ請求シ得ヘキ法意ニシテ若シ受益者又ハ轉得

三九

三九

三九

三六

者カ債權者ヲ害スヘキ事實ヲ知ラザリシトキハ例外トシテ其取消ヲ免レシムルモノトス故ニ
 轉得者等ニ於テ其取消ヲ免レントスルニハ右事實ノ不知ヲ證明セサルヘカラス
 民法第四百二十四條ノ規定ニ該當スル場合ニ在リテハ法律ハ債務者ノ行為ヲ以テ其相手方即
 チ受益者又ハ轉得者ニ於テモ情ヲ知リタルモノト一應推定シ得ヘキコトヲ認メタルモノナレ
 ハ受益者又ハ轉得者ニ於テ其善意ナルコトヲ立證セサルヘカラス

○債務者カ債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル法律行為ト雖モ民法第
 四百二十四條ノ規定ニ從ヒ之ヲ取消スニ非サレハ固ヨリ其效力ヲ有ス
 ルモノナルヲ以テ縱令詐害ノ事實存在シ轉得者ニモ亦惡意アリトスル
 モ債權者ハ轉得者ヲシテ直ニ其買受ケタル物件ヲ返還セシムヘキ原由
 ナシ故ニ其手裡ニ現存セサル物件ニ付テモ損害ノ賠償ヲ求ムルコトヲ
 得ス

○債務者カ自己ノ財産ヲ他人ニ賣却スルハ正當ノ法律行為ヲ爲スモノニ
 シテ固ヨリ不法行為ニ非ス唯之カ爲メニ總債權者ノ共同擔保ヲ減少シ
 債權者ヲ害スルノ虞アルヲ以テ特ニ民法第四百二十四條ノ規定ヲ設ケ
 之ヲ保護シタルモノトス

○民法第四百二十四條ノ規定ニ依リ法律行為ノ取消權ヲ有スル債權者カ
 後日登記權利者ノ地位ニ立ツヘキコトヲ豫想シ行為ノ取消ト共ニ登記
 ノ抹消ヲ請求スルハ違法ニ非ス

三七	二九六
三七	二五七
三九	二〇六
三九	二〇六
三九	二〇六
三九	二〇六

○民法第四百二十四條第一項ニ所謂法律行為トハ其行為ニシテ賣買若ク
 ハ贈與ニ出テタル場合ニハ其賣買若クハ贈與ヲ指稱シ又其行為カ質權
 若クハ抵當權ノ設定ニ出テタル場合ニハ其質權若クハ抵當權ノ設定ヲ
 指稱セルモノトス

○契約締結後其目的物カ法令ノ發布ニ因リ履行不能ト爲リタル場合ニ於
 テ債務者カ既ニ遲滯ニ付セラレタルトキハ爾後經濟上ノ趨勢ニ依リ其
 目的物ノ騰貴シタル價格ニ從ヒテ損害ヲ賠償スヘキモノトス

○債務者カ契約ノ履行ヲ怠リタル以上ハ爾後其責ニ歸スヘカラサル事由
 ニ因リテ履行不能トナルモ其履行ニ關シテ責任ヲ免ルルコトヲ得ス

○債權者ハ債務者ノ辨濟資力不十分ナル場合ニ在ラサレハ代位訴權ヲ行
 フコトヲ得ス從テ債務者カ爲シタル行為ノ無效ヲ確認セシムルニハ其
 資力ノ不足ト爲リタルコトヲ立證セサルヘカラス

○債權者ハ民法第四百二十三條同第四百二十四條等ノ場合ヲ除ク外其債
 權ニ關シ第三者ニ對シテ請求權ヲ有セサルモノトス

○當事者カ契約不履行ノ際違約者ノ支拂フヘキ金額ヲ豫定セル場合ニハ
 反對ノ契約ナキ以上ハ損害ノ有無又ハ多少ヲ問ハス違約者ヨリ其豫定
 金額ヲ支拂フヘキモノトス

三九	二五七
三九	二五七
三九	二五八
三九	二五八
三九	二五八
四〇	三六

○第三者カ債務者ヨリ抵當不動産ヲ買受ケ自ラ其債務ヲ辨濟シ抵當權ヲ消滅セシメタル場合ニ於テ裁判所カ普通債權者ノ請求ニ因リ其賣買ノ取消ヲ命スルニハ先ツ抵當權ヲ以テ擔保セラレタル債權額ト其不動産ノ價格トヲ比較審究セサルヘカラス

四〇

一〇六

○民法第四百二十四條ニ所謂債務者カ其債權者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル法律行為トハ債務者カ之ヲ爲シ若クハ爲ササルヲ得ヘキ自由ヲ有スル時ニ於テ債權者ヲ害スルコトヲ知リ乍ラ任意ニ之ヲ爲シタル場合ノミヲ指稱シ法律上履行スヘキ債務ヲ履行シタル場合ノ如キハ之ヲ包含セス

四〇

二五三

○債務者カ債權者ヲ害スルコトヲ知リ乍ラ自己ノ不動産ニ付抵當權ヲ設定シタル場合ト雖モ爾後隱居ヲ爲シ其旨ヲ債權者ニ通知シ且家督相續人ニ於テ該不動産ヲ債務ト共ニ承繼セル以上ハ債權者ハ隱居者ニ對シテ抵當權設定ノ取消ヲ請求スルコトヲ得ス

四〇

三七九

○債務者ノ爲シタル法律行為カ債權者ヲ害スルト否トハ其行為當時ノ事情ニ依リ之ヲ定ムヘキモノニシテ爾後時勢ノ變遷ニ從ヒ物價ノ騰貴シタル場合ニ比シ不利益ナリシカ如キ事由ハ未タ以テ債權者ヲ害スルモノト云フヲ得ス

四〇

七四五

○債務者カ一部ノ債權者ノ爲メニ抵當權ヲ設定シタル場合ニ於テ一般擔保減少ノ結果損害ヲ被フルヘキ債權者アルトキハ詐害行為ヲ構成スルモノトス

四〇

八七七

○金錢ヲ目的トスル債務ヲ履行セサル者カ其不履行ニ因ル損害トシテ約定利率ニ相當スル金額ヲ賠償スルノ責ニ任スヘキコトハ民法施行前ニ於テモ是認セラレタル法則ナリ

四〇

一〇〇四

○債務不履行ノ事實アルニ於テハ其債務者ノ故意又ハ過失ニ基因スルト否トヲ問ハス債權者ハ民法第四百十五條ニ依リ損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得

四〇

一〇七

(參照)

甲カ乙ニ對スル權利ノ爲メ丙ノ乙ニ負フ所ノ義務即チ乙ノ債權ヲ差押フル場合ニ於テ丙ヨリ金圓ヲ受取ル能ハサル事實即チ再ヒ金圓ヲ返辨シタルコトアルニモ拘ハラズ甲カ當然乙ヨリ得ヘキ權利ヲ有シシ如ク乙ノ權利ヲ行ヒタルモノトシテ判決シタルハ事實ヲ不當ニ確定シ法則ヲ不當ニ適用シタルモノナリ

二五

四二

幼者ノ最近親族ハ幼者ノ財産權上ニ關係ヲ有セサルモノト雖モ後見人ノ幼者ニ對スル詐害行為ニ付テハ資格上之カ救濟ヲ求ムル訴權ヲ有スルモノトス

二六

一五

出訴以後ノ利子ハ別段ノ申立ナキモ附從義務ノ性質トシテ義務盡了即チ執行當日迄主タル貸金ニ隨伴スヘキハ當然ノ法理ナリ

二六

七三

抵當地ニ對シ他人ト永小作ノ契約ヲ爲ストキハ抵當物ノ價額ニ影響ヲ生スヘキハ必然ニ付キ
 抵當取主ハ之ヲ詐害行爲ナリトシテ取消ヲ求ムルノ權アリ
 甲者カ乙者ニ對シ債權アル場合ニ於テ丙者カ乙者ヨリ貸金名義ノ債權ヲ取得シタルモ別ニ乙
 者ニ十分ノ財產アリテ甲者ノ債權ニ損害ヲ及ボササル以上ハ丙者ト乙者トノ貸借ハ好シ現實
 金圓ノ授受ナシトスルモ甲者ニ詐害行爲取消ノ訴權ヲ發生スヘキモノニ非ス今ヤ丙者ハ乙者
 ノ財產ニ餘裕アリテ甲者ニ損害ナキコトヲ立證シ甲者ハ乙者ノ負債其資產ニ超過スルコトヲ
 立證シタル場合ニ方リ直チニ乙者ノ立證ノミヲ採リ甲者ニ詐害行爲取消ノ訴權アルモノト判
 定セシハ理由ナキ裁判ナリ
 或場合ニ於ケル利子ノ請求ハ損害賠償ニ異ナラスト雖モ其損害タルヤ未確定ノモノニ非ス必
 然發生スヘキモノニシテ唯其日數ノ未定ナルカ爲メ起訴ノ當時ニ於テ其金高ヲ明カニ計算シ
 能ハサルニ過キササルモノナレハ損害ノ有無判然セサル場合ト同一ニ論スルヲ得ス
 義務履行ニ付キ特約アル場合ハ債務者ヲ遲滞ニ付スルヲ要セス
 過怠約款ニ定ムル所ノ損害ニ付テハ裁判所ハ之ニ立入り其生否及ヒ多少ヲ審査スルヲ得サル
 ナリテ原則トス
 月賦辨濟ノ延滞ヲ以テ遲滞ニ付スルコトヲ約定シタルトキハ更ニ遲滞ニ付スルノ手續ヲ行フ
 ヲ要セス
 月賦辨濟ノ延滞ニ因リ利息ヲ加フヘキ合意アルトキハ催告ヲ要セスシテ之ヲ請求スルコトヲ
 得
 同一ノ地所ヲ甲乙二者ニ小作セシムルノ契約ヲ爲シタル者カ更ニ之ヲ甲者ノミニ小作セシム
 ル契約ヲ爲シ其目的乙者ヲ詐害スルノ意ニ出ルモ乙者ハ詐害行爲トシテ之カ廢罷ヲ請求スル

二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七	二七
一	一	一	一	一	一	一	一	一	一
二	二	二	二	二	二	二	二	二	二

ノ要ナシ

賣買契約ノ豫定期限經過セシ後ト雖モ當事者ノ一方カ他ノ一方ニ對シ何等ノ行爲ヲモ爲サス
 其契約ヲシテ履行シ能ハサルコトニ至ラシメタルトキハ其一方ハ違約ノ責任アルモノトス
 金錢上ノ取引ニ付テハ金圓ノ性質如何ニ拘ハラズ利子ノ契約ナキモノハ債務者カ遲滞ニ付セ
 ラレタルトキヨリ法律上ノ利子ヲ生スルヲ以テ一般ノ法理トス
 出訴後ノ利子ハ必然生スヘキモノナルヲ以テ起訴ノ當時ニ於テ請求權ノ發生セサルモノト云
 フヲ得ス
 詐害行爲廢罷ノ訴權ハ債務者カ債權者ヲ害スル爲メ自己ノ財產ヲ他ニ讓渡シテ之ヲ減少スル
 カ又ハ他人ニ債務ヲ約シ債權者ノ利益ヲ寡少ナラシムルカ如キ場合ニシテ其行爲ヲ廢罷スル
 ノ外他ニ回復ノ道ナキトキニ限り適用スルコトヲ得ルモノトス
 組合規約ヲ以テ或行爲ニ過料若クハ沒收ノ制裁ヲ付スル契約ハ過怠約款ヲ付シタルニ過キ
 ス

債務者ノ財產讓與カ自然債權者ノ損失ニ歸スルコトアルモ其讓與ノ當時他ニ債務ノ抵償タル
 ヘキ財產ナカリシトノ證據ナキ上ハ讓與ノ所爲ハ詐害行爲トナラストノ裁判ハ相當ナリ
 債務ノ辨償ニ不足ヲ生スヘキコトヲ知リテ財產ヲ無償ニテ他ニ讓與シタルトキハ意思ノ有無
 ニ關セス詐害行爲タルヘキモノトス
 法律上ノ利子ハ金錢ヲ目的トスル義務ノ遲延ノ損害賠償ナリ故ニ物件ヲ目的トスル義務ニ付
 テハ之ヲ請求スルヲ得ス
 犯罪ヲ原因トシテ損害賠償ヲ請求スル場合ニアリテハ遲滞ノ條件ヲ要セスシテ當然利息ヲ生
 スヘキモノトス

二九	二九	二九	二九	二九	二九	二九	二九	二九	二九
二	二	二	二	二	二	二	二	二	二
六	六	六	六	六	六	六	六	六	六
七	七	七	七	七	七	七	七	七	七

立替金ハ利息ヲ付セサル貸金ト同シク遲滞ニ付セスシテ當然利息ヲ生スルモノニ非ス
 債務者唯一ノ財産タル地所買戻權ヲ以テ債權者中一部ノ債權辨濟ニ充當センコトヲ圖リ他ノ
 債權者ニ辨濟ヲ爲サシメサル爲メ債權者中一人ノ名義ヲ以テ該買戻權ヲ買取り其代金ヲ支拂
 ハスシテ之ヲ支拂フタルモノノ如ク爲シタル行爲ハ詐害行爲ナリトス
 訴訟ニ於テ被告ノ地位ニ立ツ者カ或契約ヲ詐害行爲ナリトシテ廢罷セシメントスルニハ之ニ
 因リ不當ニ利得シタル者ニ對シ尙ホ債務者ヲ參加セシメ更ニ訴ヲ提起シテ判決ヲ受クルカ又
 ハ其行爲カ事件ノ裁判ニ影響ヲ及ホス場合ニ於テハ第一審ノ審理中右ト同一ノ訴訟手續ヲ履
 ミ反訴ヲ提起シテ判決ヲ受クヘキモノトス
 債務者ノ總財産ハ各債權者ノ共同擔保ニシテ債務者ノ債權ノ如キモ亦其財産ノ一部ナレハ債
 務者カ自ラ其權利ノ行使ヲ拒ミ若クハ之ヲ怠リ爲メニ其財産ニ減少ヲ來シ各債權者ノ共同擔
 保權ヲ害セントスル恐アル場合ニ於テハ債權者ハ自己ノ債權保全ノ爲メ債務者ニ代リ代位訴
 訟ヲ提起シ得ヘキコトハ一般法理ノ認ムル所ナリ
 債務者カ預リ證券引替ニ自己ノ倉庫中ニ存在スル物ヲ引渡シテ明約シナカラ其物ヲ現存セシメ
 置カサル場合ニ於テハ債權者ハ更ニ同品格同數量ノ物ヲ要求スルト之カ損害賠償ヲ請求スル
 トハ其自由ニ屬ス
 債務ノ履行ニ付キ確定期限アリ其期限到來シタル上ハ債權者ヨリ特ニ請求若クハ合式ノ催告
 等ヲ爲スチ候タズ債務者ハ當然遲滞ノ責ニ任スヘキモノトス

第三節 多數當事者ノ債權

第一款 總則

○民法第四百二十七條ノ原則ハ數人ノ主タル債務者ノ爲メニ保證ヲ爲シ

三〇	三〇	三〇	三〇	三〇
八	九	一	九	三
七	五	三	五	七

タル者カ債務ノ履行ヲ爲シタルニ因リ主タル債務者ニ對シテ求償權ヲ
 行フ場合ニ於テモ亦適用セラルヘキモノトス
 ○數人ノ債務者アル場合ニ於テ別段ノ意思表示ナケレハ各債務者ハ平等
 ノ割合ヲ以テ其債務ヲ負擔シタルモノト推定スヘキ法則ハ裁判所カ數
 人ノ債務者ニ對シ或金額ノ支拂ヲ命シタル場合ニモ亦之ヲ適用スヘキ
 モノトス

○數名ノ保證人カ各自主タル債務者ト連帶シテ債務ヲ負擔シタル場合ニ
 ハ保證人ハ債權者ノ請求ニ應シ一人ニテモ債務全部ノ履行ヲ爲ササル
 へカラス從テ民法第四百二十七條ノ規定ハ此場合ニ適用スルコトヲ得
 ス

(參照)

債務者ノ財産ハ總債權ノ共同擔保ナルヲ以テ其財産カ總債權ニ對スル義務ヲ辨濟スルニ足ラ
 サル場合ニ於テハ其債權額ノ割合ニ應シ平等ニ之ヲ分配スヘキハ法律ノ原則ナリ
 數人ノ共同債權ヲ主張シテ不當利得金ノ返還ヲ請求スル場合ニ於テ裁判所カ其請求金全部ニ
 付キ共同債權ノ存スルコトヲ認メサルモ其一部ニ付キ各別ノ債權ノ存スルコトヲ認メタルト
 キハ其債權ノ限度ヲ判定シ得ルニ於テハ請求ヲ容ルヘキモノニシテ單ニ共同債權ヲ有セサル
 ノ理由ノミニ依リ請求ノ全部ヲ排斥スヘキモノニ非ス

第二款 不可分債務

民法 債權 總則 多數當事者ノ債權 不可分債務

三七	三〇	三九	三八	三七
三	九	一六	一〇五	三
二	五	七	五	二

- 民法施行前ニ在リテモ債務ノ目的不可分ナル以上ハ其各債權者ハ債務者ニ對シ債務全部ノ請求ヲ爲スコトヲ得タルモノトス
- 數十筆ノ地所ヲ賣買シタル場合ニ於テ當事者カ單ニ之ヲ一括シテ其代價ヲ定ムルモ其目的物ハ元來可分ナルカ故ニ之ヲ以テ直チニ不可分ノ合意ナリト云フコトヲ得ス
- 貸借上債權者二名宛ニテ抵當附借金證書ヲ交付スヘキ旨ノ契約ヲ取結ヒタル場合ニ於テハ民法典不可分ノ原則ニ從ヒ二名ノ債權者中其一名ヨリ債務者ニ對シテ二名宛ノ抵當附借金證書ノ交付ヲ請求スルコトヲ得

(參照)

商業取引上ノ殘額ハ合意ニ因テ不可分ト爲ササル以上ハ其性質可分ナリ

第三款 連帶債務

- 債權者カ連帶債務者中ノ一人ニ對シテ負擔ヲ許シ其餘ノ債務ヲ免除シタルトキハ其債務者ノ負擔部分ニ付テハ他ノ債務者ノ利益ノ爲メニ其效力ヲ生スヘキモ之カ爲メ他ノ債務者カ債務ノ總額ヲ平分シテ一部ツツ負擔スヘキ條理ナシ
- 連帶債務ハ當事者ノ意思若クハ法令ノ規定アルニ非サレハ存立スヘキ

三三	三〇	三五	三二
三	一〇	九	二〇
六五	六二	一七四	六

モノニ非ス

- 民法第四百四十三條ハ數人カ債權者ニ對シテ連帶債務ヲ負擔シタル場合ニ適用スヘキ規定ニシテ一人ハ債權者ニ對シテ債務ヲ負擔シ他ハ之ニ對シ債務ヲ負擔セサル場合ニ適用スヘキモノニ非ス
- 民法第四百三十七條ニ所謂連帶債務者ノ負擔部分ハ債務ニ付キ各債務者ノ利益ヲ受ケタル割合ニ應シ又ハ債務者間ノ合意ニ依リテ定マルヘキモノトス
- 民法第四百四十五條ハ連帶ノ免除ヲ得タル者ト無資力ト爲リタル者トノ外向ホ債務ヲ辨濟シテ求償權ヲ有スル者若クハ未タ之ヲ辨濟セサルモ其資力アル者ト少クモ三名以上ノ連帶債務者アリタル場合ニ在ラサレハ之ヲ適用スルコトヲ得ス
- 主タル債務ニ付キ連帶ノ義務アル者ハ之ニ附隨スル債務ニ付テモ亦連帶ノ義務アリ從テ連帶債務者ハ訴訟費用ニ付キ連帶ノ義務ヲ負フモノトス

(同主旨)

訴訟費用ハ債權ノ行使ニ因リテ生スル費用ナルヲ以テ當事者間ニ在リテハ利息ト均シク附從ノ債務タルニ外ナラス故ニ連帶債務者ハ債權者ニ對シテ其債務ニ關スル訴訟費用ニ付テモ亦

三三	三七	三七	三五
三	七〇	六五	四九
一四	七〇	六五	六九

根本ノ債務ト均シク連帶ノ義務ヲ負擔セサルヘカラス

○連帶債務者ノ一人カ債務ヲ辨濟シタル場合ニハ其内部關係ニ於テ全然同一ノ地位ニ在ル他ノ債務者ハ無資力者ノ不償還部分ニ付キ分擔ノ責ニ任セサルヘカラス而シテ其間別段ノ意思表示ナケレハ雙方平等ノ割合ヲ以テ之ヲ負擔スヘキハ當然ナリ

○二人ニテ連帶債務ヲ負擔シタル場合ニ於テ孰レモ其負擔ニ因リテ利益スル所ナキトキハ辨濟ヲ爲シタル債務者ハ他ノ一人ニ對シテ半額ヲ求償シ得ルモノトス

○民法施行前ニ成立シタル金錢ノ貸借ニシテ二人以上ノ債務者アル場合ニ於テ各債務者カ貸借證書ニ連印シ而モ特ニ分借ノ旨趣ヲ表示セザリシトキハ連帶債務ヲ負擔シタルモノト推定セサルヘカラス

○民法施行前ニ在リテモ債權者カ連帶債務者ノ一人ニ對シ債務ノ履行ヲ請求シタル場合ニ其債務者カ債權者ノ承諾ヲ得テ延期證ヲ差入レタルトキハ他ノ債務者ニ對シテモ亦出訴期限ノ進行ヲ中斷スルモノトス

(同三三)

連帶債務者ノ一人カ債權者ニ對シ延期證書ヲ差入ルルモ他ノ連帶債務者ニ對シテ時效中斷ノ效ヲ生セザルモ連帶債務者ノ一人カ債權者ヨリ債務履行ノ請求ヲ受ケ延期證書ヲ差入レタル

三六	一六六
三九	七九二
三九	一〇九
四〇	一〇四
四〇	一一三

場合ニ於テハ他ノ連帶債務者ニ對シ時效中斷ノ效ヲ生スルモノトス

(參照)

連帶義務ハ平等分擔ノ常態ニ反スル變體ナリ故ニ此變體ノ義務ヲ認ムルニハ必ス法文若クハ契約ノ文詞ニ於テ明記アルヲ要ス

債務者數名連署ノ借川證書ニシテ各自分借員數ノ記載ナク明治八年第六十三號布告ノ旨ニ適合スルトキハ債務者ハ連帶義務ニ服從セサルヘカラス

連帶義務者ノ一人カ時效ニ罹リタル債務ノ追認ヲ爲スモ他ノ連帶義務者ニ其效果ヲ及ボサス連帶義務ハ法律ノ規定又ハ特約ニ依リ發生スルモノトス

第四款 保證債務

○主タル債務者ト債權者カ保證人ノ承諾ナクシテ貸借證書ノ成立月日及ヒ年賦期限ヲ改訂スルモ義務ノ更改ヲ爲ササル場合ニ於テハ必スシモ債權者カ其保證契約上ノ權利ヲ拋棄シ若クハ喪失シタルモノト看做スヘキモノニ非ス

○主タル債務者カ辨濟期日ニ其債務ヲ履行セサルニ於テハ其資力ノ有無ニ拘ハラズ保證人ヨリ直ニ辨濟スヘシトノ保證契約ハ有效ナリトス

○賣買契約ノ保證人ハ民法上保證債務ノ當事者ナルヲ以テ保證人ノ一般ノ相續人ニ至テモ尙其當事者ニシテ之ヲ第三者ト云フヲ得ス

○保證人カ債權者ニ對シテ主タル債務者ニ催告ヲ爲スヘキ旨ヲ請求セン

三二	一一	一
三二	九	三六
三二	二	五七
三三	五	七一
二六	一	七
二七	三三	三
二九	二八	三〇
二九	二	二七

ト欲セハ其住所ヲ立證スルヲ以テ足ルモノニ非ス必スヤ其所在ヲ證明スルヲ要ス

○保證債務ハ主タル債務ヲ須テ存立シ之ト共ニ消滅スヘキモノナルモ主タル債務ト同一ナルニ非サルヲ以テ保證人カ其債務ノ存立ヲ認メタル行爲ハ當然主タル債務者ニ其效力ヲ及ホスヘキモノト謂フヘカラス

○元來保證人ハ主債務者カ債務ヲ履行セサル場合ニ於テ始メテ辨濟ヲ爲スノ責アルモノニシテ隨テ辨濟期日到來シタレハトテ主債務者ノ如ク直ニ辨濟ヲ爲ササルヘカラサル責アルモノニ非ス

○金穀以外ノ物ノ消費貸借ニ於ケル普通ノ保證人ハ主タル債務者カ其債務ヲ履行セサル場合ニ於テ其履行ヲ爲スノ責ニ任スヘキハ民法施行前ニ於テモ法理トシテ認ムヘキモノナリ

○民法上ノ保證債務ハ主タル債務ニシテ存在スル以上ハ其債務カ手形ヨリ生セシモノナルト否トニ拘ハラス有效ニ成立シ得ルモノトス

○民法上保證人ノ責務ニ關シテハ其第四百四十六條及ヒ第四百四十七條ノ外之カ範圍ヲ定メタル法條ナキヲ以テ保證人ハ保證ノ目的タラサリシ債務並ニ之ニ從屬スル債務ニ付テ履行ノ責ニ任スヘキモノニ非ス

○賣買契約ノ履行ニ關スル債務ト該契約解除後代金ヲ返還スヘキ債務トハ其發生原因ヲ異ニシ全ク別箇ノ債務ナレハ賣買契約ノ保證ヲ爲シタル者ハ右代金返還ノ債務ニ付テモ亦當然之ヲ保證シタルモノト云フヘカラス

○賣買ニ付キ賣主ノ保證人ト爲リタル者ハ買主ニ對シ賣主ヲシテ目的物ヲ引渡サシムルノ義務ヲ負フモノナレハ賣主カ契約ノ履行ヲ爲ササル爲メ買主ヨリ保證義務ノ履行ヲ請求セラレタル場合ハ勿論然ラサル場合ニ於テモ買主ニ對シテハ常ニ其權利ヲ尊重スル義務ヲ負フヘキモノトス

○保證人ハ民法第四百五十二條ノ規定ニ於ケル催告ノ請求ヲ爲サシテ直ニ同法第四百五十三條ノ規定ニ從ヒ主タル債務者ニ辨濟ノ資力アリ且執行ノ容易ナルコトヲ證明シ得ルモノトス

○民法實施以前ニ於テハ債務者カ無資力ナルトキハ直ニ保證人ニ對シテ訴追シ得タルモノトス

○保證契約ハ必スシモ結約當時ニ於テ債務ノ存在スルコトヲ要セス未來ノ債務ト雖モ之ヲ保證シ得ルハ勿論ニシテ此場合ニ在リテハ後日主タル債務成立スルトキハ保證債務モ亦其效力ヲ發生スルモノトス

(同五三)

三三	三八	三三	三五	三五	三五
三六	三六	三六	三六	三六	三六
三七	三七	三七	三七	三七	三七
三八	三八	三八	三八	三八	三八
三九	三九	三九	三九	三九	三九
四〇	四〇	四〇	四〇	四〇	四〇
四一	四一	四一	四一	四一	四一
四二	四二	四二	四二	四二	四二
四三	四三	四三	四三	四三	四三
四四	四四	四四	四四	四四	四四
四五	四五	四五	四五	四五	四五
四六	四六	四六	四六	四六	四六
四七	四七	四七	四七	四七	四七
四八	四八	四八	四八	四八	四八
四九	四九	四九	四九	四九	四九
五〇	五〇	五〇	五〇	五〇	五〇
五一	五一	五一	五一	五一	五一
五二	五二	五二	五二	五二	五二
五三	五三	五三	五三	五三	五三
五四	五四	五四	五四	五四	五四
五五	五五	五五	五五	五五	五五
五六	五六	五六	五六	五六	五六
五七	五七	五七	五七	五七	五七
五八	五八	五八	五八	五八	五八
五九	五九	五九	五九	五九	五九
六〇	六〇	六〇	六〇	六〇	六〇
六一	六一	六一	六一	六一	六一
六二	六二	六二	六二	六二	六二
六三	六三	六三	六三	六三	六三
六四	六四	六四	六四	六四	六四
六五	六五	六五	六五	六五	六五
六六	六六	六六	六六	六六	六六
六七	六七	六七	六七	六七	六七
六八	六八	六八	六八	六八	六八
六九	六九	六九	六九	六九	六九
七〇	七〇	七〇	七〇	七〇	七〇
七一	七一	七一	七一	七一	七一
七二	七二	七二	七二	七二	七二
七三	七三	七三	七三	七三	七三
七四	七四	七四	七四	七四	七四
七五	七五	七五	七五	七五	七五
七六	七六	七六	七六	七六	七六
七七	七七	七七	七七	七七	七七
七八	七八	七八	七八	七八	七八
七九	七九	七九	七九	七九	七九
八〇	八〇	八〇	八〇	八〇	八〇
八一	八一	八一	八一	八一	八一
八二	八二	八二	八二	八二	八二
八三	八三	八三	八三	八三	八三
八四	八四	八四	八四	八四	八四
八五	八五	八五	八五	八五	八五
八六	八六	八六	八六	八六	八六
八七	八七	八七	八七	八七	八七
八八	八八	八八	八八	八八	八八
八九	八九	八九	八九	八九	八九
九〇	九〇	九〇	九〇	九〇	九〇
九一	九一	九一	九一	九一	九一
九二	九二	九二	九二	九二	九二
九三	九三	九三	九三	九三	九三
九四	九四	九四	九四	九四	九四
九五	九五	九五	九五	九五	九五
九六	九六	九六	九六	九六	九六
九七	九七	九七	九七	九七	九七
九八	九八	九八	九八	九八	九八
九九	九九	九九	九九	九九	九九
一〇〇	一〇〇	一〇〇	一〇〇	一〇〇	一〇〇

三三	三八	三三	三五	三五	三五
三六	三六	三六	三六	三六	三六
三七	三七	三七	三七	三七	三七
三八	三八	三八	三八	三八	三八
三九	三九	三九	三九	三九	三九
四〇	四〇	四〇	四〇	四〇	四〇
四一	四一	四一	四一	四一	四一
四二	四二	四二	四二	四二	四二
四三	四三	四三	四三	四三	四三
四四	四四	四四	四四	四四	四四
四五	四五	四五	四五	四五	四五
四六	四六	四六	四六	四六	四六
四七	四七	四七	四七	四七	四七
四八	四八	四八	四八	四八	四八
四九	四九	四九	四九	四九	四九
五〇	五〇	五〇	五〇	五〇	五〇
五一	五一	五一	五一	五一	五一
五二	五二	五二	五二	五二	五二
五三	五三	五三	五三	五三	五三
五四	五四	五四	五四	五四	五四
五五	五五	五五	五五	五五	五五
五六	五六	五六	五六	五六	五六
五七	五七	五七	五七	五七	五七
五八	五八	五八	五八	五八	五八
五九	五九	五九	五九	五九	五九
六〇	六〇	六〇	六〇	六〇	六〇
六一	六一	六一	六一	六一	六一
六二	六二	六二	六二	六二	六二
六三	六三	六三	六三	六三	六三
六四	六四	六四	六四	六四	六四
六五	六五	六五	六五	六五	六五
六六	六六	六六	六六	六六	六六
六七	六七	六七	六七	六七	六七
六八	六八	六八	六八	六八	六八
六九	六九	六九	六九	六九	六九
七〇	七〇	七〇	七〇	七〇	七〇
七一	七一	七一	七一	七一	七一
七二	七二	七二	七二	七二	七二
七三	七三	七三	七三	七三	七三
七四	七四	七四	七四	七四	七四
七五	七五	七五	七五	七五	七五
七六	七六	七六	七六	七六	七六
七七	七七	七七	七七	七七	七七
七八	七八	七八	七八	七八	七八
七九	七九	七九	七九	七九	七九
八〇	八〇	八〇	八〇	八〇	八〇
八一	八一	八一	八一	八一	八一
八二	八二	八二	八二	八二	八二
八三	八三	八三	八三	八三	八三
八四	八四	八四	八四	八四	八四
八五	八五	八五	八五	八五	八五
八六	八六	八六	八六	八六	八六
八七	八七	八七	八七	八七	八七
八八	八八	八八	八八	八八	八八
八九	八九	八九	八九	八九	八九
九〇	九〇	九〇	九〇	九〇	九〇
九一	九一	九一	九一	九一	九一
九二	九二	九二	九二	九二	九二
九三	九三	九三	九三	九三	九三
九四	九四	九四	九四	九四	九四
九五	九五	九五	九五	九五	九五
九六	九六	九六	九六	九六	九六
九七	九七	九七	九七	九七	九七
九八	九八	九八	九八	九八	九八
九九	九九	九九	九九	九九	九九
一〇〇	一〇〇	一〇〇	一〇〇	一〇〇	一〇〇

ハ不法ニ非ス
 保證人二名以上アル場合ニ於テ連帶ノ特約ナキトキハ保證義務ハ各保證人間ニ均一ニ分割セラルヘキモノトス〔同一判例二九年一一卷一一七頁〕
 保證人カ其擔保ヲ確實ナラシムル爲メ特ニ主タル債務者ト連帶シテ債務ヲ負擔スルハ條理上妨クナク且ツ裁判例ニ於テ是認スル所ナリ
 保證人ニ於テ主タル債務者ト連帶シテ債務ノ辨濟ヲ爲サンコトヲ約諾スルハ是レ唯連帶債務者トシテ債務ヲ負擔スル一種ノ特約ヲ爲シタルニ過キスシテ保證契約本來ノ性質ニ變更ヲ來スヘキモノニ非ス

第四節 債權ノ讓渡

○權利拋棄ノ場合ニハ獨リ權利者ノ權利消滅スルノミナラス義務者ノ義務モ亦絶對的ニ消滅スル結果ヲ生スト雖モ權利讓渡ノ場合ニハ其有償行爲ナルト無償行爲ナルトヲ問ハス唯權利者ノ變更アルニ過キスシテ義務ハ消滅スルモノニ非ス

○民法第四百二十三條舊商法第七百六十五條同第四百條及ヒ民法第四百七十條ハ約束手形ノ讓受人カ讓渡人ヲ強迫シ裏書讓渡ヲ爲サシメタルヲ原因トシテ而カモ其手形ノ振出人ヨリ讓渡人ト讓受人トニ對シ讓受渡ノ取消ヲ求ムル場合ニ適用スヘキ法條ニ非ス

○民法實施前ニ在テハ買戻權ノ如キ債權ノ讓渡ニ付キ債務者ノ承諾ヲ得

三〇	四	一〇九
三〇	一〇	六
三一	二	二七
三一	四	八一
三二	五	八四
三三	七	二六

若クハ債務者ニ通知スヘキ規定ナキヲ以テ此等ノ手續ヲ履マサル讓渡モ有效ナリトス

○債權ノ讓渡ハ債務者カ之ヲ承諾シタル場合ノ外讓渡人ニ對シテ生シタル事由ヲ讓受人ニ對抗スルコトヲ得ヘキモノトス

○債權ノ移付行爲ハ縱令形式上瑕瑾ナキモ實體上不適法ナル場合ニ利害關係人ヨリ異議ヲ唱フルトキハ法律上何等ノ效ヲモ生セサルモノトス

○買戻權ハ一ノ財産權ニシテ其性質權利者ノ一身ニ專屬スルモノニ非ス又之ヲ第三者ニ讓渡スモ公ノ秩序若クハ善良ノ風俗ニ違背スルモノニ非サルヲ以テ其讓渡ハ有效ナリトス

○債權讓渡ノ通知ヲ受ケタル時辨濟期未タ到來セサリシ場合ニ於テハ債務者カ其以前ニ期限ノ利益ヲ拋棄シタル事實アルニ非サレハ民法第四百六十八條第二項ニ所謂生シタル事由トナラス

○工事請負契約ノ讓渡ハ法律上債權ノ讓渡並ニ債務ノ引受ニ相當ス故ニ請負人ヨリ他ノ者ニ其契約ヲ讓渡シタルトキ請負人ノ權利ニシテ債權ノ讓渡ニ當ル部分ニ付テハ確定日附アル證書ニ依リ注文者ノ承諾ヲ證明スルニ非サレハ讓受人タル他ノ者ニ於テ之ヲ以テ注文者以外ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

三三	一〇	二六
三四	二	九八
三四	五	一〇六
三四	八	五
三五	七	一四
三五	一〇	六三

○債權ノ讓渡ニ於ケル債務者ノ承諾若クハ通知ナルモノハ權利ノ行使ニ關スル要件ニ外ナラスシテ其成立ニ關スルモノニ非サレハ縱令起訴ノ當時ニ於テハ未タ債務者ノ承諾若クハ通知アラサシテ訴訟進行中讓渡ノ通知アリタリトスルモ裁判所ハ其判決當時ノ情態ニ依リ債務者ニ對シ敗訴ヲ言渡スヘキモノトス

○指名債權ノ債務者カ一旦債權讓渡ノ通知ヲ受ケ若クハ之ヲ承諾スルトキハ確定日附アル證書ノ有無ニ拘ハラヌ讓受人ト自己トノ間ニ債務關係存立スルヲ以テ他ニ同一ノ債權ヲ主張スル者アラハ之ヲ排斥スルノ權利ヲ有ス

○民法施行前ニ生シタル債權ト雖モ其施行後ニ至リ之ヲ讓渡シタル場合ニ於テハ讓渡人カ其讓渡ヲ債務者ニ通知スレハ之ヲ以テ債務者其他ノ第三者ニ對抗シ得ルモノトス

○民法施行以前ト雖モ債權ノ讓渡ヲシテ契約者以外ノ者ニ對抗セシメンニハ其讓渡人若クハ讓受人ヨリ少クモ債務者ニ對シ之カ通知ヲ爲スコトヲ要ス

○債權ノ讓受人ハ讓渡人ノ特別承繼人ノ地位ニ於テ讓渡人ノ享有シタル權利ヲ其儘承繼ス故ニ讓渡人カ有セシ詐害行為取消請求權ノ如キモ其

三六

二六

三六

四五九

三六

五二七

三七

一九

債權ノ讓渡ト共ニ當然讓受人ニ移轉スルモノトス

三七

二三

○指名債權ノ讓渡人カ其讓渡ヲ債務者ニ通知セシテ自ラ辨濟ヲ受ケタル場合ニ於テハ其辨濟ハ有效ニシテ讓受人ハ債務者ニ對シ更ニ辨濟ヲ請求スル權利ヲ有セス從テ該讓渡人ハ讓受人ノ財産ニ因リ法律上ノ原因ナクシテ利益ヲ受ケ之カ爲メ讓受人ニ損失ヲ及ボシタルモノトス

三七

六二

○組合カ第三者ニ對シテ有スル債權ヲ組合員中ノ一人ニ讓渡スルノ行為ハ該債權ニ對スル他ノ組合員ノ持分ヲ其一名ニ移轉スルモノニシテ債權讓渡ノ行為タルニ外ナラス從テ民法施行前ニ在リテハ明治九年布告第九十九號ノ手續ヲ踐マサレハ讓渡ノ效力ヲ生セサルモノトス

三七

二四九

○債權ノ讓受人カ債務者ヨリ債權全部ノ辨濟ヲ受ケタル後更ニ其債務者ノ爲メ債務ヲ代辨シタル場合ニ於テ其債權讓渡カ假裝ナリシトキハ該讓受人ハ債務者ヨリ受取リタル金圓ヲ返還スヘキ義務アルト同時ニ債務者ニ對シテ立替金ノ辨償ヲ請求スルノ權利ヲ有シ此義務ト權利トハ互ニ兩立シテ特別ノ事由アルニ非サレハ消滅セサルモノトス

三八

六〇

○民法第四百六十六條第二項但書ノ規定ハ其明文ノ示スカ如ク性質上讓渡シ得ヘキ債權ハ縱令當事者ニ於テ讓渡ヲ禁スル特約ヲ爲スモ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗シ得サル旨ヲ規定シタルモノナレハ第三者自ラ

進シテ其特約ヲ認メサル限ハ債務者カ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルニハ
管ニ其特約ノ存在ヲ證明スルコトヲ要スルノミナラス第三者ノ惡意ヲ
リシコトヲモ證明スヘキハ當然ナリ

○買戻約款ヲ附シ土地ヲ賣買スルニ當リ該特約ヲ登記シタルトキハ爾後
買主ヨリ其土地ヲ買受ケタル者ハ特定承繼人トシテ買戻義務者ト爲ル
モノトス從テ民法第四百六十七條第二項ニ所謂第三者ニ該當セス

○民法第五百七十九條ニ規定セル買戻ハ不動産ノ賣主カ賣買ヲ爲スニ當
リ買主ヨリ支拂ヒタル代金及ヒ契約ノ費用ヲ返還スルニ於テハ賣買ヲ
解除シ不動産ヲ買戻シ得ヘキコトヲ特約スルモノニシテ此賣主ノ權利
ハ債權ニ外ナラサレハ債權讓渡ノ規定ニ從ヒ之ヲ讓渡シ得ヘキハ當然
ナリ

○民法第四百六十八條第二項ニ所謂讓渡人ニ對シテ生シタル事由トハ讓
渡ニ係ル債權ニ關シ讓渡人ニ對シテ生シタル異議ノ原因ヲ指スモノト
ス從テ債務者カ讓渡人ニ對シテ債權ヲ有スルモ讓渡ノ通知前未タ相殺
ニ適セサリシモノノ如キハ之ニ包含セス

○會社ニ對スル出資金ニシテ既ニ辨濟期ニ在ルモノノ支拂ヲ求ムル權利
ハ一ノ債權ニ外ナラスシテ其性質讓渡ヲ許ササルモノニ非ス故ニ特別

ノ規定ナキ以上ハ會社ニ對スル強制執行ノ目的物ト爲スニ妨ナキモノ
トス

○債務者カ漁業權ヲ以テ債權ノ擔保ト爲シタル場合ニ債權者ニ於テ其債
權ノミ他人ニ讓渡スルトキハ爾來其擔保ハ消滅ニ歸シタルモノナレハ
讓渡人ヨリ之ヲ債務者ニ返還セサルヘカラス

○債權讓渡ノ契約ハ要式契約ニ非サレハ苟モ當事者間ニ於テ讓渡ニ付キ
意思ノ合致アルトキハ完全ニ成立シ直ニ其效力ヲ生スルモノトス

○債務者其他ノ第三者ハ縱令債權讓渡ノ當事者カ民法第四百六十七條ノ
手續ヲ履踐セサルトキト雖モ該當事者ニ對シ讓渡ノ事實ヲ主張シテ其
效ヲ致サシムルコトヲ得

○債權證書ハ債權者カ其債權ヲ行使スルニ必要ナル證書ナレハ債權讓渡
ノ場合ニ於テ反對ノ意思表示ナキ以上ハ讓渡人ハ讓受人ニ對シ其債權
證書ヲ引渡スヘキ義務ヲ負フモノトス

○債權ノ性質カ讓渡ヲ許スモノナルヤ否ヤハ或特別ノ關係カ債權發生ノ
原因タルヤ否ヤ又ハ債權者ノ特別ノ行爲ヲ要スル場合ナルヤ否ヤニ繫
ルモノニシテ債權ノ目的カ金錢ノ支拂ナルヤ否ヤハ毫モ之ニ影響スル
コトナシ

元	元	元	元	元	元	元	元
五〇二	二二六	三〇〇	三〇〇	三三六	三〇〇	三四四	二七六
五〇二	二二六	三〇〇	三〇〇	三三六	三〇〇	三四四	二七六
五〇二	二二六	三〇〇	三〇〇	三三六	三〇〇	三四四	二七六

○株式會社カ其株主ニ對スル株金拂込ノ請求權ハ兩者ノ間ニ於ケル特別ノ關係ニ基クモノニシテ拂込催告ノ前後ニ拘ハラズ獨リ會社ノミ之ヲ保有シ得ヘキモノトス故ニ該請求權ハ讓渡ヲ許ササル性質ヲ有スル債權ナリ

三九

五二四

○債權ノ性質カ讓渡ヲ許ササルトキハ裁判所ノ命令ヲ以テ之ヲ轉付スルモ其效力ヲ生スヘキモノニ非サレハ株金拂込請求權ノ轉付命令ハ無効ナリ

三九

五二四

○民法第四百七十二條ニ所謂原債權者ニ對抗スルコトヲ得ヘカリシ事由トハ相殺若クハ債務ノ免除又ハ其辨濟等ノ如ク債務ノ由テ生シタル法律行為ノ有效無効ニ影響ヲ有セスシテ單ニ其履行ノミニ影響スヘキモノヲ指稱ス

三九

七五八

○後見人カ親族會ノ同意ヲ得シテ被後見人ニ代リ約束手形ヲ振出シタル事由ハ手形債務ノ原因タル振出行爲ノ有效無効ニ影響ヲ及ホスヘキモノナルヲ以テ民法第四百七十二條ニ所謂原債權者ニ對抗スルコトヲ得ヘカリシ事由ニ該當セス

三九

七五八

○合資會社カ出資ニ付キ社員ニ對シテ有スル權利ハ一種ノ債權ニ外ナラスト雖モ未タ其辨濟期ニ在ラサルモノハ之ヲ讓渡シ若クハ轉付スルコトヲ得ス

三九

七五八

トヲ得ス

○債權讓渡人カ民法第四百六十七條ニ依リ主タル債權ノ讓渡ヲ債務者ニ通知シ若クハ債務者之ヲ承諾シタル以上ハ縱令保證人ニ之カ通知ヲ爲ササルモ主タル債權讓渡ノ效力トシテサレモ主タル債權讓渡ノ效力トシテ保證人ニ對シ當然從タル債權ノ讓渡ヲ主張シ得ヘキモノトス

四〇

四二一

(同室)

債權讓渡人カ民法第四百六十七條ノ規定ニ依リ主タル債權ノ讓渡ヲ債務者ニ通知シ若クハ債務者之ヲ承諾シタル以上ハ縱令保證人ニ之カ通知ヲ爲ササルモ主タル債權讓渡ノ效力トシテ當然保證人ニ對シ從タル債權ノ讓渡ヲ主張シ得ルモノトス

三九

四三五

○民法第九十四條第二項ノ規定ハ虛偽ノ意思表示カ物權ニ關スルト否トニ依リテ其適用ヲ異ニスヘキモノニ非ス從テ債權ヲ生セシムル意思表示示ノ虛偽ナルコトハ同第四百六十八條第二項ノ所謂讓渡ノ通知ヲ受クルマテニ讓渡人ニ對シテ生シタル事由中ニ包含セス

四〇

六一九

(反對)

虛偽ノ買賣契約ヲ締結シタル後賣主カ其假裝ノ債權ヲ他人ニ讓渡セル場合ニ於テハ其虛偽ノ意思表示ニ因ル無効ハ民法第四百六十八條ニ所謂讓渡ノ通知ヲ受クルマテニ讓渡人ニ對シテ生シタル事由ナリトス故ニ買主ハ之ヲ以テ讓受人ニ對抗スルコトヲ得
虛偽ノ寄託契約ヲ締結シタル後寄託者カ其假裝ノ債權ヲ他人ニ讓渡セル場合ニ於テハ其虛偽

三七

五七

- 保證人カ代位スヘキ權利ハ其保證ヲ約シタル當時現在スルモノニ限ラ
スシテ其後債權者ノ取得シタル權利ヲモ包含スルモノトス
- 供託ハ辨濟ノ提供ヲ爲セハ足ルヘキ場合ニ於テハ之ヲ爲スヲ要セス
- 債權者カ擔保物ヲ減少シタル場合ニ於ケル保證人ノ免責ノ限度ハ保證
人カ債權者ニ對シ辨濟ヲ爲ササルヘカラサル時期ニ於ケル擔保物ノ價
額ニ依リテ之ヲ定ムヘキモノトス
- 町村長ハ區ノ行政事務ヲ管理スル權限ヲ有スト雖モ區ノ出納及ヒ會計
ノ事務ニ至テハ自ラ之ヲ處理スルノ權限ナシ故ニ區ニ對スル債務者ヨ
リ町村長ニ爲シタル金圓ノ交付ハ縱令債務辨濟ノ意思ヲ以テスルモ辨
濟ノ效力ヲ生セス
- 債務ノ引受トハ通常第三者カ辨濟期日ニ至リ主債務者ニ代リテ債務ヲ
辨濟スルコトヲ約スルノ謂ナリ故ニ其契約ニ因リ主債務者ハ當然引受
額ニ相當スル金品ヲ引受者ニ對シテ直ニ給付スヘキ債務ヲ負フモノニ
非ス
- 民法第四百九十一條ニ所謂利息ハ遲延利息ヲモ包含セルモノトス
- 債務者カ數箇ノ債務ヲ消滅セシムルニ足ラサル給付ヲ爲シタル場合ニ
於テ總債務執レモ辨濟期ニ在リ且同一物件ヲ以テ共ニ擔保ノ目的トシ

三六	三五	三五	三五
二	四	九	七
三五	八三		
一〇四	七〇	六七八	

- 其何レヲ先キニ辨濟スルヤニ付テ何等ノ利益ヲ有セザルトキハ民法第
四百八十九條第三號ニ從ヒ辨濟期ノ先キニ至リタル債務ノ辨濟ニ充當
セザルヘカラス
- 債務關係カ辨濟ニ因リ消滅シタル場合ニ於テハ縱令當事者カ異時舊債
務關係ヲ復活セシムヘキ意思表示ヲ爲スモ其行爲ハ新ナル債務關係ヲ
發生スヘキ效力アルニ止マリ之カ爲メニ一旦消滅シタル債務關係ヲ復
活セシムルコトヲ得ス
- 租税ノ納付ハ民法上ノ辨濟ニ非サレハ義務者ニ代テ租税ヲ納付シタル
者ハ民法ノ規定ニ從ヒテ國庫ニ代位スルコトヲ得ス而シテ其代納者カ
義務者ノ財産ニ付キ利害關係ヲ有スルト否トハ之ヲ問フノ要ナシ
- 債務者カ契約ノ本旨ニ從ヒテ辨濟ヲ行フ爲メニ目的物ヲ携ヘ辨濟ノ場
所ニ赴キタルモ債權者ノ行爲ニ因リ辨濟ヲ遂ケ能ハサル場合ニ於テハ
債務者ハ現實ニ辨濟ノ手續ヲ盡シタルモノトス從テ辨濟ノ提供アリタ
ルモノト爲スヘキハ當然ナリ
- 債權ノ準占有者ニ對スル辨濟ハ辨濟者ノ無過失ナルコトヲ要セザルヲ
以テ其辨濟ノ效力ヲ定ムルニ付キ過失ノ有無ヲ決スルノ要ナシ
- 消費貸借ノ場合ニ於テハ借主ハ辨濟ノ提供ヲ爲シタル時ヨリ遲延利子

三七	三七	三七	三七
一五三	一五六	三九	六五
一五三	一五六	三九	六五
一五三	一五六	三九	六五

ヲ支拂フヘキ責務等ヲ免ルルモ主タル債務ハ其提供ノミニ依テ之ヲ免ルヘキモノニ非ス

○債權者ノ主張スル債權額カ現實ノ債務額ニ超過スルコトアルモ債務者ハ辨濟ノ提供ノミヲ以テ強制執行ヲ免ルヘキモノニ非ス

○當事者カ郵便爲替券ノ送付ヲ以テ金員辨濟ノ方法ト爲シタル場合ニハ債務者ニ於テ現實ニ爲替券ヲ債權者ニ送付シ債權者之ヲ受領セル以上ハ債務者ハ正シク辨濟ノ提供ヲ爲シタルモノトス

○民法第五百四條ハ抵當債權ノ保證人又ハ抵當不動産ノ第三取得者アル場合ニ於テ債權者カ故意又ハ懈怠ニ因リ他ノ擔保ヲ喪失又ハ減少シ辨濟ニ因リテ代位スヘキ保證人等ノ權利ヲ害シ償還ヲ受クルコト能ハサルニ至ラシメタルトキハ保證人等ヲシテ其害ヲ受クヘキ限度ニ於テ責任ヲ免レシメ以テ之ヲ保護セントスルノ趣意ナリトス

○抵當不動産ノ第三取得者ハ辨濟ヲ爲スニ付キ正當ノ利益ヲ有スル者ナルヲ以テ民法第五百四條ニ規定スル免責ノ利益ヲ享クヘキモノトス

○民法第五百四條ハ擔保ノ喪失又ハ減少カ無條件ニテ行ハレタルト否トヲ區別セサレハ縱合債權者カ一部辨濟ヲ受ケテ之ヲ行ヒタル場合ト雖モ辨濟ニ因リテ代位ヲ爲スヘキ者ハ喪失又ハ減少シタル擔保ノ價格ニ

應シ其責ヲ免ルルモノトス

○民法第五百四條ニ所謂故意トハ擔保ノ喪失又ハ減少ノ故意ヲ指稱スルモノニシテ同條ニ規定セル結果即チ代位ヲ爲スヘキ者ノ免責ヲ豫見シタルヤ否ヤハ問フ所ニ非ス

○債權者カ豫メ辨濟ノ受領ヲ拒絕シタル場合ト雖モ辨濟者ハ適法ノ提供ヲ爲シ辨濟ノ受領ヲ拒絕セラレタル時ニ在ラサレハ辨濟ノ目的物ヲ供託シテ其債務ヲ免ルルコトヲ得ス

○債務者カ同一ノ債權者ニ對シテ單純債務ト連帶債務トヲ負擔シ孰レモ辨濟期ニ在ル場合ニ於テ當事者カ辨濟ノ充當ヲ爲ササリシトキハ其辨濟ハ之ヲ單純債務ニ充當スヘキモノトス

(參照)

月賦返濟ノ約定ニシテ辨濟期限ノ到來セサルニ一時ニ辨濟スヘキ義務アリト裁判スルニ付テハ其理由ヲ説示セサルヘカラス

他人ノ債務ヲ消滅セシムルノ目的ヲ以テ自ラ代テ辨濟ノ義務ヲ約スルコトハ其代位ノ爲メナルト單ニ原債務者ニ満足ヲ與フルノ目的タルトニ論ナク苟モ契約ノ能力ヲ有スル以上ハ法理上有効ニ爲シ得ヘシ

原院ノ判旨ハ未丁年者ノ管理人ニ不動産ヲ處分スル權アリト云フニ非スシテ繼承シタル債務ヲ其抵當ヲ以テ辨濟シタルモノ即チ未丁年者ノ利益ノ爲メニ爲シタルモノナレハ之ヲ不法ト

三六	二	二六	二	四〇	二〇〇	四〇	五七六	四〇	五九	四〇	五九	三九	一〇三	三九	二三	三六	二八四	三六	二八四
----	---	----	---	----	-----	----	-----	----	----	----	----	----	-----	----	----	----	-----	----	-----

云フヲ得ス
 凡ソ他人ノ行爲ヨリ生スル損害ヲ引受辨濟セントスル身元引受人若クハ引受辨濟人ノ如キハ
 當然保證人ノ位地ニ立ツヘキ者ニ非スシテ寧ロ當初ヨリ第三者ニ代リ自ラ其責ニ任スルヲ通
 例トス
 二箇以上ノ債權存在スル場合其孰レノ債權ニ對シ辨濟シタルヤハ其辨濟ノ當時債務者ニ於テ
 之ヲ領收證ニ明記セシムヘク債權者ノ隨意ニ放任スヘカラサル條理ナリ
 債務者ノ利害關係人カ債務者ニ代リ其債務ヲ辨濟シタルトキハ當然債權者ノ權利ニ代位スル
 モノトス
 出訴期限規則ハ消滅時效ノ規定ニ非スシテ辨濟ノ事實ヲ證明スル責任ヲ免ルルコトヲ定メタ
 ルニ過キス故ニ債務者カ該規則ヲ援用スルモ既ニ債務ノ辨濟ヲ爲シタルコトヲ申立テサレト
 キハ同規則ニ依リ付與セラレタル利益ヲ受クルコトヲ得ス
 利息附貸金ニ對スル辨濟ハ先ツ其利子ノ償却ニ充ツルヲ以テ普通ノ條理トス從テ返濟期限前
 ノ入金ト雖モ既ニ利子ノ生シタルトキハ其支拂ニ充當スルヲ當然トス
 二箇ノ債務アリテ其辨濟ノ方法順序ニ付キ爭ナキトキハ入金ハ先ツ其成立ノ最モ舊キ債務ニ
 充當スルヲ當然トス
 頼母子講ノ世話人若クハ發起人ハ講則又ハ規約ニ明記セル場合ノ外私財ヲ以テ講員ノ怠リタ
 ル掛金ヲ返償スルノ責務ナシ
 保證人カ債務ヲ辨濟シタルトキハ當然其債權者ノ權利ニ代位スヘキハ當然ノ條理ナルニ依リ
 裁判所カ其代位辨濟ノ事實ヲ認メ且ツ請求者モ事實上代位辨濟ヲ理由トシテ請求セルコト明
 カナルニ拘ハラステ代位訴權ヲ主張セサリシ理由ヲ以テ債權者ト同一ノ請求ヲナスコトヲ

二七	二七
二七	五三
二八	一五三
二九	六〇
三〇	三
三〇	七〇
三〇	四
三〇	一九
三〇	六三
三〇	一〇

不當ナリトスル裁判ハ不法ナリ

第二款 相殺

- 賦與金下付ノ後之ヲ取回センカ爲メ復祿處分ニ因リテ廢祿者カ得ヘキ
 祿高ト相殺シタル行爲ハ私法上ノ行爲ニシテ行政處分ニ非ス
- 相殺ノ抗辯ヲ答辯書ニ記載シテ相手方ニ送達シタルトキハ相殺ノ意思
 表示トシテ有效ナリ
- 相殺スヘキ債務ヲ負擔セサリシコトヲ理由ト爲シ相殺ノ不當ナルコト
 ヲ主張スル如キハ從前ノ債權カ相殺ノ爲メ消滅セサルコトヲ主張スル
 ニ外ナラサルニ付キ其債權ノ辨濟ヲ請求スルハ格別ナルモ相殺ニ因リ
 控除シタル物ヲ不當利得トシテ之カ返還ヲ請求シ得ヘキモノニ非ス
- 損害ノ賠償金ハ其損害ノ生シタル時ニ於テ既ニ賠償スヘキ義務ヲ負擔
 スルモノナレハ其辨濟期ハ即チ其損害ヲ生シタル時ニ於テ到來セルモ
 ノナリ
- 民法第五百六條第一項ニ所謂相手方トハ意思表示ヲ爲ス債務者カ自己
 ノ債務ヲ履行スヘキ其人ヲ指稱ス從テ同法第四百六十八條第二項ノ場
 合ニ於ケル讓受人ノ如キモ亦之ニ包含セララルルモノトス

(參照)

三〇	二	五
三三	六	六三
三四	九	一四六
三五	二	六三
三五	二	七二
三六		八四七

默示ノ意思表示ニ依リテ之ヲ爲スコトヲ得而シテ默示ノ意思表示ハ表
意者ノ積極若クハ消極ノ行爲ヨリ之ヲ推定シ得ルモノトス

(參照)

權利ノ拋棄ハ法律ノ明文明示ノ合意アルトキノ外拋棄ノ意思ヲ確認シ得ル格段ノ事情アル場
合ニ非サレハ之ヲ推定スルコトヲ得ス
權利ノ拋棄ハ法律上推定ヲ許サス

第五款 混同

○債權及ヒ債務カ同一人ニ歸シタル場合ニ於テ其債權ハ混同ニ因リ當然
消滅スヘキコトハ民法實施前ニ在リテモ亦法理トシテ認メラレタル所
ナリ

第二章 契約

○當籤若クハ落札ノ前後ニ因リ講員ノ利害著シク懸隔シ早ク當籤又ハ落
札シタル者ハ自ラ爲シタル掛込額以上ノ金員ヲ取得スルモ其以上ノ金
額ニ對シ債務ヲ負擔スルコトナク又掛込金ハ若干ノ金員ヲ取得シ得ヘ
キ俾運ヲ有スル抽籤ヲ購フ爲メ講元ニ對シテ之ヲ支拂フモノタルカ如
キ場合ニ在リテハ其契約ハ全然射倂ノ性質ヲ有スルモノトス
○射倂ノ性質ヲ有スル契約ト雖モ特ニ法規ノ禁止セサルモノハ當然無効

ナリト云フヲ得ス

○如上ノ場合ニ於テ未當籤者又ハ未落札者ハ講會ニ對シ抽籤若クハ入札
ノ權利ヲ有スルモ其權利ハ講會ト消長ヲ同ウスヘキハ當然ナリ

○甲者カ乙者ニ對シ第三者ノ建築工事ヲ請負ハシメタル場合ニハ其契約
ハ絶對ニ無効ナリト雖モ甲者カ第三者ヲシテ其建築工事ヲ乙者ニ請負
ハシムヘキコトヲ乙者ト約定シタル場合ニハ其契約ハ常ニ有效ナリト
ス故ニ第三者ノ建築工事請負ヲ以テ目的ト爲シタル契約ヲ解釋スルニ
ハ必スヤ其何レノ場合ニ該當スルモノナルヤヲ判定セサルヘカラス

第一節 總則

○契約ハ債權即チ對人關係ナルヲ以テ一般ノ承繼人ノ外當事者以外ノ者
ニ其效力ヲ及ホスコトヲ得サルモノトス

○甲者カ乙者ヨリ讓受ケタル營業ニシテ他ノ關係上其營業自體ニ制限ア
ルトキハ甲者ハ前營業者ノ有セサル過大ノ權利ヲ讓受クヘキ理ナキニ
依リ制限ヲ踰越シテ他人ノ權利ヲ害スルコトヲ得サルハ勿論ナルモ是
レ前營業者ノ他ニ對スル契約上ノ義務ヲ繼承シタルニ非スシテ制限ア
ル營業ヲ爲スノ權利ヲ繼承シタルニ外ナラサルモノトス

第一款 契約ノ成立

三九	二二
二九	五二
二九	三三

三六	三八
----	----

三六	二五九
----	-----

三六	二五九
----	-----

三六	二五九
----	-----

三六	二五
----	----

三六	二五
----	----

三六	二五
----	----