

325.5

M348k

(th23)



001575000

0015750-000

325.5-M348k-(th23)

海商法

松本丞治・著

中央大学

増訂23版

1929

ACF

~~325.5 14378 R 2/th 23)~~

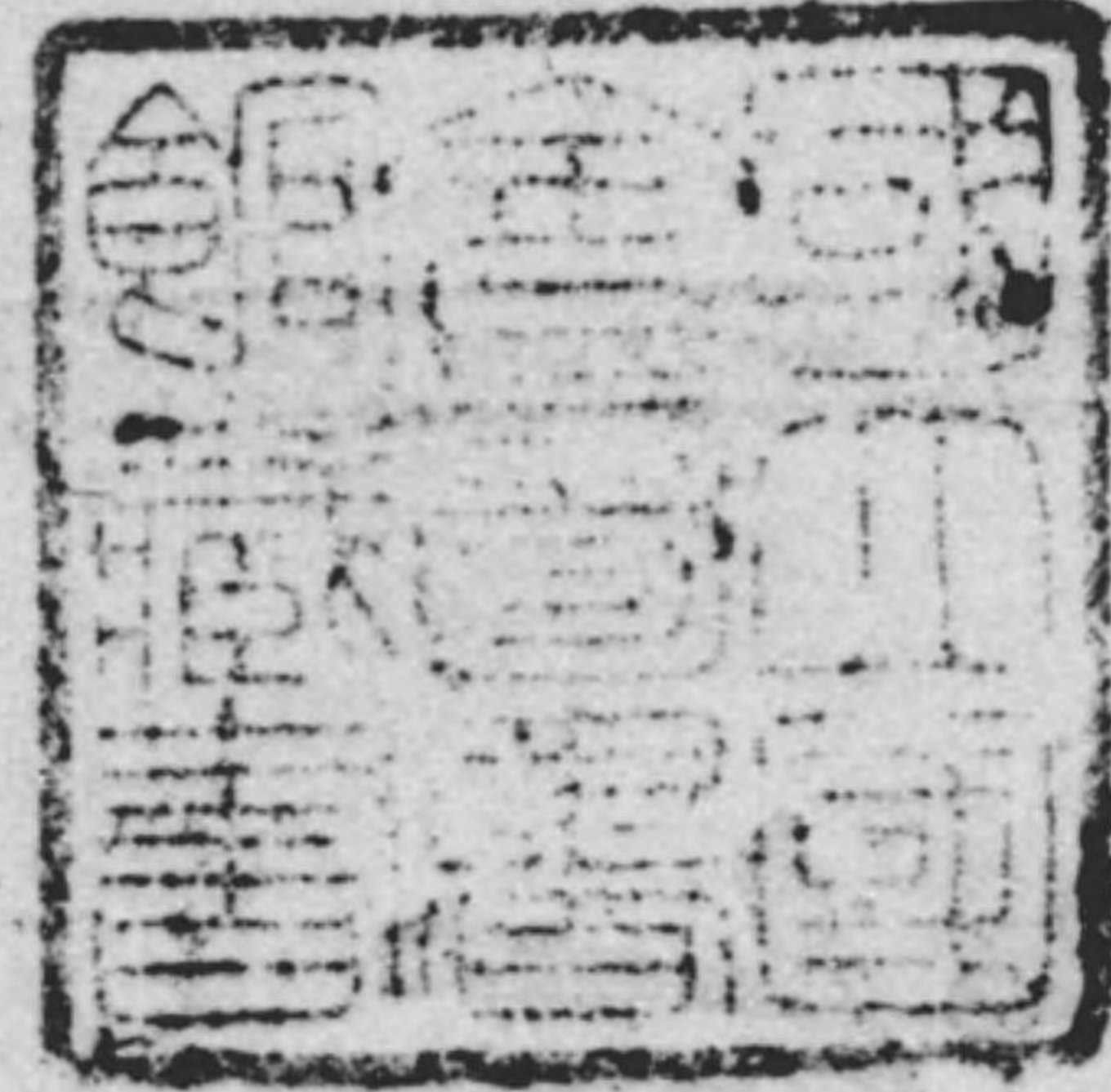
法律資料

法學博士松本丞治著

海商法

中央大學發行

325-5
M348k
(th23)



280554

增訂再版序

本書第一版ハ忽卒ノ著作ニシテ多少ノ誤謬ヲ包藏セルヲ以テ客歲臘月其紙型力祝融ノ災ニ罹リタルヲ機トシ之ニ訂正ヲ施シ且若干ノ増補ヲ加ヘテ再版ヲ公ニスルニ至リタリ

大正五年四月

著者識

海商法目次

緒論

第一 海商法ノ意義

海法ノ分類及ヒ海商法——海商法ノ法源——各國ニ於ケル海商法——海商法學

一

第二 海商法ノ沿革

歐洲古代——歐洲中世——近世

六

第三 海商法ノ將來

海商ノ實際ニ伴フヘキ革新——海商法ノ世界的傾向

九

第四 海商法ノ參考書

邦書——獨逸書——佛白書——英米書——伊書

一三

第一章 船舶及ヒ船舶所有者

第一節 船舶ノ意義

船舶——航海ノ用ニ供スル船舶——商行爲ヲ爲ス目的ヲ以テ航海ノ用ニ供スル

一六

目次

船舶——船身其他專ラ權得テ以テ運轉スル舟——船舶ノ部分及ヒ從物——船舶

ノ性質……………二二一

第二節 船舶ノ種類……………二二二

日本船舶外國船舶——登記及ヒ登録ヲ要スル船舶登記及ヒ登録ヲ爲スコトヲ得
サル船舶——西洋形船舶日本形船舶——汽船帆船

第三節 船舶所有權ノ得喪移轉……………二二八

船舶所有權取得ノ原因——船舶所有權ノ移轉ノ對抗條件——航海中ノ船舶ノ讓
渡ニ關スル特別規定——船舶所有權喪失ノ原因

第四節 船舶ノ強制執行……………三〇

第五節 船舶所有者ノ責任……………三二

第一款 總論……………三二

船舶所有者ノ責任ノ制限ヲ認ムル理由——比較法制——統一條約制定ノ企畫——
諸主義ノ立法上ノ優劣論

第二款 委付ニ因リ免責セラルヘキ債務……………三九

委付ニ因リ免責セラルヘキ債務ノ範圍——船長カ其法定ノ權限内ニ於テ爲シタ
ル行爲——船員カ其職務ヲ行フニ當リ他人ニ加ヘタル損害——委付ヲ爲スヘキ

船舶所有者

第三款 委付セラルヘキ財産ノ範圍……………四三

第四款 委付ノ手續……………四五

登記セサル船舶委付ノ手續——登記シタル船舶委付ノ手續——委付スヘキ財産
列舉ノ要否——委付ヲ爲スヘキ時期

第五款 委付ヲ許ササル場合……………四七

船舶所有者ニ過失アリタル場合——雇傭契約ニ因リテ生シタル船員ノ權利ニ對
スル場合——債權者ノ同意ヲ得スシテ更ニ航海ヲ爲サシメタル場合

第六款 委付ノ效力……………四八

免責の效力——移轉の效力

第七款 委付ノ法律上ノ性質……………五三

委付ハ單獨行爲ナリ——登記シタル船舶ノ委付ハ要式行爲ナリ——委付ハ免責
ヲ目的トスル一種ノ單獨行爲ナリ——委付ハ權利移轉ヲ目的トスル行爲ニ非ス
——委付權ハ形成權ナリ

第八款 船舶所有者ノ責任ニ關スル準據法……………五六

船主責任ノ發生原因ニ關スル準據法——船主責任ノ制限ニ關スル準據法

第六節 船舶共有者……………五七

第一款 總論……………五七

船舶共有ニ關スル法律規定——船舶共有者ノ意義——船舶共有者間ノ組合關係ノ有無

第二款 船舶共有者ノ内部ノ關係……………六〇

船舶ノ利用ニ關スル事項ノ決議——費用ノ分擔及ヒ損益ノ分配——決議反對者ノ持分強賣權——持分ノ讓渡——船籍維持ノ爲メニスル持分ノ買取又ハ競賣

第三款 船舶共有者ノ外部ノ關係……………六三

船舶共有者ノ第三者ニ對スル責任——船舶管理人——船舶共有者ノ持分ノ委付

第七節 船舶賃借人……………六七

船舶賃借人ノ意義——船舶賃借ノ登記——船舶賃借人ノ第三者ニ對スル關係——第三者ト船舶所有者トノ關係——船舶賃借人ト船舶所有者トノ關係

第二章 船員……………七三

第一節 總論……………七三

船員——海員——水先人——船員ニ關スル法律

第二節 船長……………七五

第一款 總論……………七五

船長ノ意義——船長ニ代ハリテ其職務ヲ行フ者——船長タルノ資格——船長ノ公法上ノ職務權限

第二款 船長ノ職務及ヒ責任……………七七

職務上ノ注意ヲ怠ラサル責任——海員監督ノ責任——船舶ノ航海機能其他ノ準備検査ノ義務——書類備置ノ義務——在船ノ義務——航海成就ノ義務——船長ニ對スル懲戒處分

第三款 船長ノ權限……………八二

權限ノ處分ヲ爲ス權限——船長ノ代理權ノ性質及ヒ其範圍——船籍港外ニ於ケル代理權ノ範圍——船籍港ニ於ケル代理權ノ範圍——權限ヲ航海ノ用ニ供スル權限

第四款 船長ト船舶所有者トノ關係……………八九

船長ノ選任——船舶所有者ト船長トノ關係——船長ノ事務管理ニ關スル規定——船長ノ解任——船長ノ權利ノ時效

第三節 海員……………九四

第一款 總論.....九四

第二款 海員ノ義務.....九七
乘船義務——在船義務——海員ニ對スル懲戒處分

第三款 海員ノ權利.....九八
給料請求權——食料供給請求權——治療及看護費用請求權——葬式費用請求權——雇入港マテノ送還請求權——救助料分配請求權——海員ノ權利ノ時效

第四款 海員雇入契約ノ消滅.....一〇三
雇入契約消滅ニ關スル規定及ヒ雇止ノ公認——船長力雇止ヲ爲スコトヲ得ヘキ場合——正當ナル事由ナキ場合ノ雇止——海員力雇止ヲ請求スルコトヲ得ヘキ場合——雇入期間ノ定ナキ場合ニ於ケル雇止ノ請求——雇入契約ノ當然終了——雇入期間ノ制限——航海中船舶所有者ニ變更アリタル場合ノ特別規定

第三章 運送.....一〇九

第一節 總論.....一〇九
海上運送ト陸上運送トノ差異——沿革——運送契約ノ性質——船舶所有者ノ責任及ヒ其免責契約——海上運送ノ準據法

第二節 物品運送.....一一七

第一款 總則.....一一七

第一項 總論.....一一七
儲船契約ト簡品運送——主タル運送ト再運送——物品運送契約ノ形式

第二項 船舶所有者ノ義務.....一二三
航海能力ノ擔保義務——船積ニ關スル義務——發航ヲ爲ス義務——陸揚ニ關スル義務——運送品ノ受取引渡保管及ヒ運送ニ關スル義務——數人相次テ運送ヲ爲ス場合ノ義務——運送品ノ處分權——船舶所有者ニ對スル權利者——船舶所有者ノ責任ノ特別消滅原因——船舶所有者ノ時效

第三項 船舶所有者ノ權利.....一三一
船積ニ關スル權利——發航ニ關スル權利——陸揚ニ關スル權利——運送品ノ引渡ニ關スル權利——運送貨請求權——荷受人ニ對スル權利——留置權——先取特權及ヒ運送品ノ賣買權——船舶所有者ノ權利ノ時效

第四項 物品運送契約ノ終了.....一四三
終了原因總論——發航前ノ任意解除——發航後ノ任意解除——法定原因ニ因ル

發航前ノ解除——法定原因ニ因ル發航後ノ解除——法定原因ニ因ル運送契約ノ終了——運送品ノ一部ニ付テ生シタル不可抗力

第二款 船荷證券……………一四九

第一項 總論……………一五〇

第二項 船荷證券ノ發行……………一五一

船荷證券ノ發行者——發行ヲ爲ス場合——發行ノ時——船荷證券ノ原本ノ交付

第三項 船荷證券ノ形式……………一五三

第四項 船荷證券ノ性質及ヒ效力……………一五四

法定ノ指圖證券タル性質——物權的效力——債權的效力——受戻證券タル性質

第五項 數通ノ船荷證券……………一五六

數通發行ノ場合——數通發行ノ時及ヒ數通ノ形式——數通發行ノ場合ニ於ケル運送品ノ引渡——二人以上ノ所持人ヲ生シタル場合

第三節 旅客運送……………一五九

第一款 總論……………一五九

旅客運送契約ノ性質——旅客運送ノ爲メニスル備船契約——旅客運送契約ノ形

式——旅客運送契約ノ當事者

第二款 船舶所有者ノ義務……………一六二

食料供給義務——手荷物無賃運送義務——船舶修繕中ノ住居及ヒ食料給與義務

——旅客死亡ノ場合ニ於ケル手荷物處分義務——航海場能力ノ擔保義務——旅客ノ受ケタル損害ノ賠償義務——手荷物ノ運送ニ關スル責任

第三款 船舶所有者ノ權利……………一六五

發航及ヒ航海繼續ノ權利——不法ノ手荷物ニ關スル權利——運送實請求權——先取特權——船舶所有者ノ權利ノ時效

第四款 旅客運送契約ノ終了……………一六七

終了原因總說——旅客ノ任意解除——法定原因ニ因ル解除——旅客ノ航海不能ノ場合——法定原因ニ因ル運送契約ノ終了

第四章 海損……………一七〇

第一節 總論……………一七〇

廣義ノ海損ト狹義ノ海損——共同海損ト單獨海損

第二節 共同海損……………一七一

第一款 總論……………一七二

共同海損ノ基本概念——沿革——比較法制及ヒ、ヨーク、アントワープ規則

——共同海損ノ意義

第二款 共同海損ノ損害額……………一八〇

損害額計算方法——賠償セラレサル損害

第三款 共同海損ノ分擔額……………一八三

分擔ノ割合——分擔財産ノ評價方法——分擔ヲ免レルモノ

第四款 共同海損ノ計算……………一八六

共同海損ノ計算方法——同一航海中ニ數回共同海損アリタル場合——分擔者ノ

有限責任——共同海損ニ因リテ生シタル權利ノ時効——損害ノ全部又ハ一部カ

恢復セラレタル場合

第五款 準共同海損……………一八九

第三節 船舶ノ衝突……………一九〇

總論——衝突ノ意義——衝突ニ因リテ生シタル損害ノ負擔——衝突ニ因リテ生

シタル債權ノ時効

第五章 海難救助……………一九八

第一節 總論……………一九八

沿革——海難救助ニ關スル條約——海難救助ニ關スル我國法——救援ト救助
トノ區別

第二節 救助料請求權者……………二〇二

救助料發生ノ要件——契約ヨリ發生スル救助料請求權——救助料請求權ナキ例

外ノ場合——同一人ニ屬スル船舶間ニ於ケル救助ノ場合——救助者ノ先取特權

——救助料請求權ノ時効

第三節 救助料額及ヒ其分配……………二〇八

救助料額ノ決定——救助料額ノ變更——救助料額ノ制限——共同救助ノ場合ニ

於ケル救助料ノ分配——一船内ニ於ケル救助料ノ分配

第四節 救助料債務者……………二一四

救助料債務者タルモノ——救助料債務者ノ責任ノ制限——船長ノ義務上及ヒ裁

判外ノ權限

第六章 船舶債權者……………二一七

第二節 總論……………二一七

船舶債權者ノ意義及ヒ船舶債權ノ性質——船舶抵當權

第二節 先取特權……………二二〇

先取特權ヲ生スル債權——先取特權ノ目的——先取特權ノ順位——先取特權ノ效力——先取特權ノ消滅

第三節 抵當權……………二二七

抵當權ノ目的タルヘキ船舶——船舶抵當ニ關スル規定——抵當權ハ屬具ニ及ブ——抵當權ト先取特權トノ間ノ順位——登記シタル船舶ハ質權ノ目的タルコトヲ得ズ

第四節 製造中ノ船舶……………二三〇

附 錄

第一 千八百九十年「ヨーク・アントワープ」規則……………二三三

第二 千九百三年「アントワープ」規則……………二四四

第三 船舶衝突ニ付テノ規定ノ統一ニ關スル條約……………二四四

追加條款……………二五〇

第四 海難ニ於ケル救援救助ニ付テ規定ノ統

一ニ關スル條約……………二五一

議定書……………二五七

海商法目次終

海商法

海商法



緒論

第一 海商法ノ意義

法學博士 松本 丞 治 著

緒論

海商法ノ意義

海法ノ分類
及海商法

(一) 海商法ハ海法 (Seerecht, droit maritime, maritime law) ノ一部分ト云フコトヲ得
 ハシ海法トハ海事ニ特別ナル法規ノ全體ヲ謂フ之ヲ大別シテ公海法 (Staatssee-
 recht, öffentliches Seerecht, droit maritime public) 國際海法 (Völkerseerecht, internationales
 Seerecht, droit maritime international) 及私海法 (Privatseerecht, droit maritime privé) ノ
 三種ト爲スコトヲ得ハシ (Lewis, Endemann's Handb. IV S. 3; Wagner, Handb. des See-
 rechts S. 1; Perels, Das intern. öffentl. Seerecht S. 1; Lyon-Caen et Ranault, Traité V n. 34.)

緒論 海商法ノ意義

公海法トハ海事ニ特別ナル公法上ノ法規ヲ謂フ而シテ其行政法規ニ屬スルモノ最モ多シ然レトモ之ニ關シテ爲シタル専門的ノ研究ハ極メテ稀ナリ

參考書——Perels, Handbuch des allgemeinen. öffentlichen Seerechts im deutschen Reich.

國際海法トハ海事ニ特別ナル國際法上ノ法規ヲ謂フ通常國際法ノ一部トシテ之ヲ論述スレトモ特殊ノ研究ヲ表セル著述亦絶無ナリトセス次ニ掲クル參考書ノ如キハ其例ナリ

參考書——Perels, Das internationale öffentliche Seerecht; Carlos Testa, Le droit public international maritime (traduit par Boutron)

私海法トハ海事ニ特別ナル私法上ノ法規ヲ謂フ而シテ其大部分ハ商事ニ關スルモノトシテ商法典中ニ規定セラル之ヲ名ケテ海商法 (Seehandelsrecht, droit commercial maritime) ト云フ海商法以外ノ私海法ハ獨立ノ存在ヲ有セス而シテ商法第五編ノ規定ハ航海ノ用ニ供スル船舶ニシテ商行爲ヲ爲ス目的ヲ有セサルモノニ一般的ニ準用セラル(明治三二年法四六號船舶法三五)故ニ其實質ヲ以テ

海商法ノ法源

英國ニ於テ
ル海商法

スレハ海商法ハ即チ私海法ナリト云フモ不可ナシ

(一) 海商法ハ主トシテ商法第五編中ニ規定シアレトモ其他ノ條約及ヒ法令中海商ニ關スル私法上ノ規定ヲ爲セルモノ絶無ナリトセス又商法第五編ハ私法上ノ規定ヲ爲スヲ本則トセルモ全然公法上ノ規定即チ公海法ニ屬スヘキ規定ヲ有セスト云フニ非ス本書ニ於テハ主トシテ商法第五編ノ規定ニ付キ海商法ノ一般ヲ述フヘシ

(二) 海商法ハ商法中ノ一特別部分トシテ獨立ノ部門ヲ成シ特殊ノ沿革ヲ有スルヲ以テ商法典ヲ有スル諸國ニ於テハ之ヲ獨立ノ一編トシテ規定スルヲ常トシ殆ト例外アルヲ見ス唯大國ノ商法中ニ於テ壞商法及ヒ勾商法ハ海商編ヲ有セス別ニ海商ニ關スル箇箇ノ法令アルノミ

英國ニ於テハ千八百五十四年以來商船條例 (Merchant Shipping Act) ノリ船舶船員海上運送其他海船ニ關スル私法上及ヒ公法上ノ廣汎ナル事項ニ付キ周密ナル規定ヲ爲セリ千八百九十四年ノ商船條例 (57 & 58 Vict. c. 60) ヲ現行法トス但千八百九十七年法、千八百九十八年法、千九百年法、千九百六年法、千九百七年法等

ニ依ル修正アリ就中千九百六年法ハ甚ク重要ナルモノナリ此他海商ニ關スル
 浩濬ナル立法トシテハ千九百六年ノ海上保險條例(Marine Insurance Act, 6 Ed. 7.
 6)アリ又最近ニハ千九百十一年ノ海上條約法(Maritime Convention Act)アリテ
 衝突及ヒ海難救助ニ關スル規定ヲ爲セリ

北米合衆國ニハ海商ニ關スル成文法トシテ觀ルヘキモノ多カラズ英法ヲ基
 礎トセル普通法專ラ行ハル然レトモ船主ノ責任ニ關スル千八百九十三年二月
 十三日ノ法律(Harter Act)ハ重要ナルモノナリ其他多少成文法アリ

スカンデナヴィア諸國ニ於テハ獨逸法ヲ基礎トセル共同法案制定ノ議行ハレ
 千八百九十一年六月十二日ノ瑞典法千八百九十三年七月二十日ノ諾威法千八
 百九十二年四月一日ノ丁抹法ハ其大體ニ於テ同一ナルモノナリ

露國ニ於テハ帝國法典第十一卷ノ商法典第二編ハ即チ海商法ニシテ第九十
 四條乃至第六百五十四條ノ浩濬ナル規定ヲ爲セリ但フインランドニハ千八百七
 十四年ノ別法行ハル

上述セル各國法ハ大體ニ於テ英佛獨ノ三國法中何レカノ法系ニ屬スルカ又

ハ少クトモ其折衷法系ニ屬ス我商法ハ大體ニ於テ獨法ノ規定ニ倣ヒタルモノ
 ナレトモ而モ船主ノ責任及ヒ共同海損ノ如キ重要ナル事項ニ關シ多少佛法ノ
 主義ヲ採用セル點ナキニ非ス故ニ純然タル獨法系ノ海商法ト稱スルコトヲ得
 サルモノアリ

(四) 海商法ハ上述シタル如ク商法中ノ一部門ヲ成セルヲ以テ學者ノ之ヲ研究
 シテ特別ノ著書ヲ作レル者少カラス之ヲ商法中ニ説明スル者ト雖モ多クハ獨
 立ノ別編トス獨逸ノ商法註釋書又ハ佛國ノ商法教科書ノ如キハ海商法ノ部分
 ヲ包含セサルモノ寧ロ多シ又或ハ商法中ノ他ノ事項ト混合シテ論述セル著書
 ナシトセス例ヘハ海上運送ヲ運送編ニ海上保險ヲ保險編ニ説明スルノ類ナリ
 (Osak, Lehrb. des Handelsrechts; Lehmann, Lehrb. des Handelsrechts) 然レトモ海商法
 ノ規定ノ性質ヨリスルモ其沿革ヨリスルモ法典ト同シク之ヲ獨立部門トシテ
 説述スルヲ可トス是レ余ノ本書ヲ別冊トシテ公ニセル所以ナリ唯海上保險ノ
 章ハ之ヲ一般保險法ト合同シテ説明スルヲ便トスヘキカ故ニ其旨趣ニ依リテ
 之ヲ除外セリ

第二 海商法ノ沿革

(一) 歐洲古代ニ於テ殊ニ地中海岸ニ海商ノ盛ニ行ハレタル時代ニ在テハ海商ニ關スル慣習法ノ發生シタルコトハ想像スルニ餘アリト雖モ其法規ノ今日ニ傳ハルモノナシ羅馬法中ニ屢「ロード海法」(Lex Rhodia)トシテ擧ケラルルモノアレトモ其果シテ成文ヲ存セシヤ否ヤハ不明ナリ現時「ロード海法」トシテ傳ヘラルルモノ(Pardessus, Collection des lois maritimes I p. 231 et suiv.)ハユスチニアース帝ノ法典以後ニ於テ私人ノ編録セル所ニ係ルモノナルコト疑ナキ所ナリ(宮崎教授在職二十五年紀念論文集松波博士「ロード海法」參照)

羅馬法中ニモ海法ニ關スル多少ノ特別規定ナシトセス然レトモ其多クハ說明ノ價值ナキモノナリ(Pardessus I p. 85 et suiv.)

(二) 中世時代ニ至リ一般商法ノ發生ト共ニ海商法モ亦顯著ナル發展ヲ遂ケタリ而シテ當時ハ別ニ成文法アリシニ非ス海商法ハ慣習法トシテ存在セルモノナリ然レトモ私人カ慣習法ヲ編纂セルモノ各地方ニ存在シ是等ハ殆ト成文法

典ト同一ノ法カヲ有シ廣ク實際ニ行ハレタリ其主ナルモノヲ擧クレハ佛國ノ大西洋海岸ノ海法集トシテ「オレロン海法」(Rôles ou jugemens d'Oléron)アリ(Pardessus I p. 323 et suiv.)此法律ハ第十一世紀頃ニ編纂セラレタルモノニシテ其勢力英國ニ及ヘリ(The Black Book of the Admiralty 1871-76 中ニモ蒐録セラル)又地中海ノ海法集トシテハ「コンスラード・デル・マール」(consulado del mare)アリ(Pardessus, II p. 49 et suiv.)第十四世紀頃「バルセロナ」(或ハ「マルセイユ」)トモ云フニ於テ編纂セラレ頗ル浩瀚ニシテ勢力アリタルモノナリ又北海「バルチック」海方面ノ海法トシテハ第十五世紀頃ノ「キスビー」(Wisby)海法アリ(Pardessus I p. 463 et suiv.)是レ亦廣ク行ハレタリ又南伊太利地方ノ海法トシテハ第十四世紀頃ノ「アマールフイー」海法(tabula Amalphitana)アリ(Laband in Z. f. H. R. 8 S. 296 ff.)又第十六世紀頃ノ佛國ニハ「ギドンド・ラ・メール」(Guidon de la mer)ハ「Pardessus II p. 377 et suiv.)

中世紀末ニ至テハ既ニ海法ニ關スル立法ヲ觀ルニ及ヘリ千三百六十九年乃至千六百十四年ノ間ニハ「ハンザ」同盟市ノ同盟法アリ殊ニ千六百十四年ノ船舶條例及ヒ海法ハ有名ナルモノトス(Pardessus II p. 455 et suiv.)又千六百三年ノ「ハ

ンブルヒ市法等ノ中ニモ海法ノ規定ヲ包含セリ

中世紀末ノ立法トシテ近世法ニ至大ノ影響ヲ及ホセルモノハ路易十四世ノ制定セル有名ナル千六百八十一年ノ海商條例(Ordonnance de la marine)ナリ(Pardessus IV p. 325 et suiv.)同條例ハ海事ニ關スル私法上ノ規定ノ外公法及ヒ國際法上ノ規定ヲモ包含セルモノニシテ即チ廣義ノ海法ニ關スル一大立法タリ佛國商法第二編ハ主トシテ其私法上ノ規定ヲ踏襲セルモノトス

參考書——海商條例ノ註釋書トシテ有名ナルValin, Nouveau commentaire sur

l'ordonnance de la marine de 1681 ヲ

路易十四世ノ立法後普國法(allgemeines Landrecht für die preussischen Staaten)及

ヒ千七百三十七年ノ西國「ビルバオ」(Bilbao)條例中改正法等ハ其影響ヲ受ケ海商ニ關スル規定ヲ置キ近世ノ獨法系及ヒ西法系ノ海法ノ祖先ヲ爲セリ

(三) 近世ノ海法カ佛國商法ヲ嚆矢トシ多數ノ商法典國ニ於テ商法典中ノ一編トシテ規定セラルルコトハ既ニ述ヘタル所ナルヲ以テ之ヲ再述セス

尙ホ我邦ノ海商法ノ沿革ニ付テハ法學協會雜誌第三十二卷第三號及ヒ第四

近世

海商法ノ將來

海商ノ實際ニ伴フヘキ革新

號所載中田博士「德川時代ノ海法」ヲ參考スヘシ

第三 海商法ノ將來

(一) 各國現行ノ海商法ニ付テハ既ニ第一節ニ於テ一言セリ是等ノ法律ノ内容ハ茲ニ詳説スルノ限ニ在ラスト雖モ之ヲ概言スレハ能ク進歩セル今日ノ海商ノ實際ニ追隨セルモノ少シ過去百年間ノ海商實際ノ進歩發達ヲ觀ルニ全然其面目ヲ一新シ到底同日ニ論スルコトヲ得ス當時ノ木造帆走ノ小船ト今日ノ航洋大汽船トハ同種ノ航海運送ノ用具ト觀ルヲ得ヘカラサルモノアリ然ルニ海商法ニ至リテハ之ヲ百年以前ノ法律ト比較シテ甚タシキ懸隔ヲ發見スルヲ得ス故ニ海商法ノ將來カ海商ノ實際ノ進歩ニ伴フ爲メ一大革新ヲ必要トスヘキハ多言ヲ須キスシテ明カナル所ナリ

上述セル所ヲ稍具體的ニ説明スレハ船舶構造ノ進歩即チ積量、速度等ノ進歩及ヒ之ニ伴フ貨物ノ激増ニ因リ不定期航海ハ漸次定期航海ニ壓倒セララルニ至リタルヲ以テ海上運送ハ箇箇ノ物品運送ヲ主トシ備船契約ヲ從トスヘキニ

緒論 海商法ノ將來

九

拘ハラス多數國法ハ尙ホ備船契約ヲ主トシテ規定セリ(五九〇以下參照)又船舶構造ノ進歩ノ結果ハ船舶ノ大小及ヒ之ニ伴フ其價格ニ非常ナル差等ヲ生シタルニ拘ハラス各國法ハ其規定ノ内容ヲ異ニセルモ根本ノ主義トシテハ船舶ノ價格ヲ基礎トシテ船主ノ責任ヲ限定スルノ原則ヲ採レリ(五四四參照)是レ果シテ公平ト云フヲ得ヘキカ多少ノ疑ナキヲ得ヌ又郵便、電信、無線電信等ノ通信機關ノ發達今日ノ如ク大ナルニ至テハ船主ハ容易ニ之ニ依リテ船員ノ指揮命令ヲ爲スコトヲ得ルニ拘ハラス法律ハ從來ノ沿革ニ從ヒ船長ニ巨大ナル權限ヲ與フルヲ常トス(殊ニ五六六以下參照)又會社組織ノ發達ト共ニ船舶共有ノ必要ヲ減シ金融機關及ヒ保險制度ノ具備ト共ニ冒險貸借 (Bodmarei, prêt à la grosse aventure, bottomry)ノ必要ヲ減スヘキニ拘ハラス多數國法ハ是等ノ制度ニ付テ多數ノ無用ナル規定ヲ爲スヲ慣例トセリ但我商法ハ冒險貸借ニ付テハ其規定ヲ爲ササルナリ

上述セル所ノ外海商實際ノ進歩ニ伴ヒテ海商法ノ進歩改良セラルヘキ餘地頗ル多シ而モ海商實際ノ進歩ハ決シテ今日ノ狀勢ニ止マラス將來ニ於テハ層

一層ノ發展ヲ見ルヘキナリ故ニ海商法ノ將來ニハ實際ニ伴フ爲メノ一大革新ヲ必要トスルモノアルヘシ (Pappenheim, Revisionsbedürftigkeit des deutschen Sehandelsrechts; Thalier-Riper, Droit maritime nos 43 et suiv.; 加藤博士海法研究四二五頁以下)

(二) 海商ハ元來世界的、國際的ノ性質ヲ有ス國際貿易ノ發達今日ノ如クナルニ至テハ此性質ハ益々發揮セラレ從テ各國海商法ノ間ニ差異アルヲ不便ナリトシ之カ統一ヲ計ルコトヲ目的トシテ種種ノ企畫ヲ生セリ惟フニ海商法ノ將來ニハ國際的統一法ノ方向ニ對シテ一大進歩ナカルヘカラサルナリ

海商法ノ統一ニ付テハ學者夙ニ之カ必要ヲ論シタル者アリ (De Courcy, D'une Reforme internationale du droit maritime 1863) 又學會類ニシテ之ヲ目的トセル會議ヲ開ケルモノ少カラス就中國際法學會 (International Law Association) 千八百六十四年ノヨーク以後數回ノ會議及ヒ千八百七十七年ノアントワープニ於ケル會議ニ於テ共同海損ニ付キ有名ナル「ヨーク、アントワープ」規則 (York-Antwerp Rules) ヲ議定シ千八百九十年リブール會議ニテ補正此規則ハ各國ニ於テ實際ニ

採用セラル又國際法協會 (Institut de droit international) ハ千八百八十五年ノブリクセル及ヒ千八百八十八年ノローザンヌニ於ケル會議ニ於テ海法中ノ重要ナル事項ニ付キ統一案ヲ議定シタリ又千八百九十七年ニ至リ萬國海法會 (comité maritime international) ナル協會白耳義ニ於テ設ケラレブリクセル(千八百九十七年アンゼールス(千八百九十一年)ロンドン(千八百九十九年)巴里(千九百年)ハンブルグ(千九百二年)アムステルダム(千九百四年)リヴール(千九百五年)ヴェネチア(千九百七年)ブレーム(千九百十年)巴里(千九百十一年)コッペンハーゲン(千九百十三年)等ノ會議ヲ重ネ救助、衝突、船主責任、船舶債權等ニ關スル統一案ヲ議定セリ(加藤博士前掲四八三頁以下 Verneaux, Les récents efforts en vue de l'unification du droit maritime; Thaller-Ripert nos 62 et suiv.; Bo ens in Z. f. H. R. 54 S. 1 ff.)

公ノ性質ヲ有スル國際會議トシテハ千九百五年ブリクセルニ於テ救助及ヒ衝突ニ關スル二條約案ヲ議定シ千九百九年ノ同所會議ニ於テ之ニ變更ヲ加ヘ且別ニ船主責任及ヒ船舶債務ニ關スル二條約案ヲ議定セリ千九百十年ノ同所會議ニ於テハ終ニ前二案ヲ確定シテ之ヲ條約ト爲シタリ(千九百九年及ヒ千九

百十年ノ會議ニ付テハ法學協會雜誌二九卷九二七頁以下入江法學士報告參照)而シテ是等ノ國際會議ハ萬國海法會ノ提案ニ基キテ開催セラレタルモノナリ)上述セルカ如ク海商法ノ統一ハ各國其必要ヲ感シ既ニ之カ實行ノ緒ニ就キタルモノアリ海商法ノ將來ハ此方面ニ向ヒテ更ニ一段ノ進歩ヲ爲スヘキヤ明カナリト云フヘシ

參考書——前掲セルモノノ外 Ripert, Les conventions de Bruxelles et l'unification du droit maritime 1911; Galiburg, L'unification du droit maritime commercial 1912.

第四 海商法ノ參考書

(一) 邦書

青木博士著海商法論 加藤博士著海法研究
阪本商學士著海運 窪川商學士著海上運送

(二) 獨逸書

Lewis und Schröper bei Endemann's Handbuch IV; Wagner-Pappenheim, Handbuch

諸論 海商法ノ參考書

des Seerechts; Siercking, Das deutsche Seerecht; Boyens-Lewis, Das deutsche Seerecht, Schaps, Das deutsche Seerecht.

德文書

(三) 德文書

De Courcy, Questions de droit maritime; Creep-Laurin, Cours de droit maritime; Desjardins, Traité de droit commercial maritime; De Valroger, Commentaire du livre II du code de commerce; Vermond, Manuel de droit maritime; Lyon-Caen et Renault, Traité de droit commercial V, VI; Danjon, Traité de droit maritime; Thaller-Ripert, Droit maritime; Jacobs, Le droit maritime belge; Hennebicq, Principe de droit maritime comparé; Smeesters, Droit maritime et droit fluvial; Revue internationale du droit maritime fondée par Avtran

英文書

(四) 英文書

Abbott, Treatise of the Law relative to Merchant Ships and Seamen; MacLachlan, Treatise on the Law of Merchant Shipping; Tempertley, Merchant Shipping Acts; Tenterden, Treatise on the Law relative to Merchant Ships and Seamen; Prichard, Admi-

ralty and Maritime Law; Marsden, Digest of cases relating to Shipping, Admiralty and Insurance Law etc.; Carver, Carriage by sea; Scrutton, Contract of Affreightment as expressed in Charter Parties and Bills of Lading; Benedict, American Admiralty, its Jurisdiction and Practice; Hughes, Handbook of Admiralty Law; Parsons, Treatise on the Law of Shipping and the Law and Practice of Admiralty.

法文書

(五) 法文書

Marrone, Il diritto marittimo del regno d'Italia; Pipia Trattato di diritto marittimo.

船舶及ヒ船
舶所有者

船舶ノ意義

船舶

推定界ヲ有スルコトヲ要ス

浮標

浮標標

灯台

浮標標

第一章 船舶及ヒ船舶所有者

第一節 船舶ノ意義

商法ニ於テ船舶(Schiff, navire, ship)トハ商行爲ヲ爲ス目的ヲ以テ航海ノ用ニ供スルモノヲ謂フ(五三八・一)

(一) 商法上ノ船舶ハ亦通俗ノ意義ニ於ケル船舶ニ屬スルモノタラサルヘカラス其如何ナルモノヲ以テ船舶ト爲スヘキカニ付テハ何等法律ニ規定アルコトナク一ニ社會見解ニ從ヒテ之ヲ決定スルノ外ナシ外國ニ於テハ判例ニ依リテ箇箇ノ場合ニ付キ決定ヲ爲セルモノナシトセス例ヘハ筏ノ如キハ形體上船舶ニ非ス浮標浮船渠燈臺船ノ類ハ用途上船舶ニ非ス淺瀬船ニ付テハ疑アレトモ其[]ヲ有セサルモノハ之ヲ船舶ト看做ササルコト船舶法施行細則ノ規定スル所ナリ(明治三二年遞信省令船舶法施行細則二)又既ニ沈没シタル船舶及ヒ製造中ノ船舶ハ真正ノ意義ニ於テ船舶ト云フヘキモノニ非サルナリ(五四四・六八九船舶法一四)

航海ノ用ニ
供スル船舶

商行爲ヲ爲
ス目的ヲ以
テ航海ノ用
ニ供スル船
舶

(二) 商法上ノ船舶ハ航海(Seefahrt)ノ用ニ供スルモノタラサルヘカラス故ニ廣義ノ船舶中ヨリ專ラ湖川港灣ニ於ケル航行ノ用ニ供スルモノ即チ所謂内水航行船(Binnenschiff)ヲ除外シ航海船(Seeschiff)ノミニ限ラサルヘカラス而シテ湖川港灣ノ範圍ハ遞信大臣ノ定ムル所ニ依ルモノニシテ(商施一二二)平水航路ノ區域ニ依ルモノトス(明治三二年遞信省令二〇號)又其平水航路ノ區域ハ別ニ之ヲ定ム(明治三三年遞信省令八七號船舶検査法施行細則五二)法學協會雜誌二三卷一〇號所載市村法學士論稿參照)

(三) 商法上ノ船舶ハ航海船中ニ付テ更ニ商行爲ヲ爲ス目的ヲ以テ航海ノ用ニ供セラルルモノ即チ商船(Kaufahrtschiff)ニ限定セラレサルヘカラス而シテ商行爲ノ何タルヤハ商法第二百六十三條乃至第二百六十五條ニ之ヲ定メタリ其商船ニ依リテ爲サルル商行爲ハ主トシテ運送(二六四・四號)ニシテ商船ハ即チ運送業者ニ使用セララルル船舶タルコト最モ多シト雖モ其他加工ニ關スル行爲ヲ爲ス目的ヲ有スル工作船(二六四・二號)又ハ商人カ其營業ノ爲メニスル行爲ヲ爲ス爲メニ使用スル船舶ノ如キモ亦商船ニ屬スルモノトス(二六五)

船舶及ヒ船舶所有者 船舶ノ意義

船舶及ヒ船
舶所有者

船舶ノ意義

船舶

推進器ヲ有スルトシテ

浮標

浮船

灯台船

汽船

第一章 船舶及ヒ船舶所有者

第一節 船舶ノ意義

商法ニ於テ船舶(Schiff, navire, ship)トハ商行為ヲ爲ス目的ヲ以テ航海ノ用ニ供スルモノヲ謂フ(五三八・一)

(一) 商法上ノ船舶ハ亦通俗ノ意義ニ於ケル船舶ニ屬スルモノタラサルヘカラス其如何ナルモノヲ以テ船舶ト爲スヘキカニ付テハ何等法律ニ規定アルコトナク一ニ社會見解ニ從ヒテ之ヲ決定スルノ外ナシ外國ニ於テハ判例ニ依リテ箇箇ノ場合ニ付キ決定ヲ爲セルモノナシトセス例ヘハ筏ノ如キハ形體上船舶ニ非ス浮標浮船渠燈臺船ノ類ハ用途上船舶ニ非ス淺瀬船ニ付テハ疑アレトモ其推進器ヲ有セサルモノハ之ヲ船舶ト看做ササルコト船舶法施行細則ノ規定スル所ナリ(明治三二年遞信省令船舶法施行細則二)又既ニ沈没シタル船舶及ヒ製造中ノ船舶ハ真正ノ意義ニ於テ船舶ト云フヘキモノニ非サルナリ(五四四、六八九、船舶法一四)

航海ノ用ニ
供スル船舶

商行爲ヲ以テ
航海ノ用ニ
供スル船舶

(二) 商法上ノ船舶ハ航海(Seefahrt)ノ用ニ供スルモノタラサルヘカラス故ニ廣義ノ船舶中ヨリ專ラ湖川、港灣ニ於ケル航行ノ用ニ供スルモノ即チ所謂内水航行船(Binnenschiff)ヲ除外シ航海船(Seeschiff)ノミニ限ラサルヘカラス而シテ湖川、港灣ノ範圍ハ遞信大臣ノ定ムル所ニ依ルモノニシテ(商施一二二)平水航路ノ區域ニ依ルモノトス(明治三二年遞信省令二〇號)又其平水航路ノ區域ハ別ニ之ヲ定ム(明治三三年遞信省令八七號船舶検査法施行細則五二)法學協會雜誌二三卷一〇號所載市村法學士論稿參照)

(三) 商法上ノ船舶ハ航海船中ニ付テ更ニ商行為ヲ爲ス目的ヲ以テ航海ノ用ニ供セララルモノ即チ**商船**(Kaufahrtschiff)ニ限定セラレサルヘカラス而シテ商行為ノ何タルヤハ商法第二百六十三條乃至第二百六十五條ニ之ヲ定メタリ其商船ニ依リテ爲サルル商行爲ハ主トシテ運送(二六四・四號)ニシテ商船ハ即チ運送業者ニ使用セララル船舶タルコト最モ多シト雖モ其他加工ニ關スル行為ヲ爲ス目的ヲ有スル工作船(二六四・二號)又ハ商人カ其營業ノ爲メニスル行為ヲ爲ス爲メニ使用スル船舶ノ如キモ亦商船ニ屬スルモノトス(二六五)

船舶及ヒ船舶所有者 船舶ノ意義

商法上ノ船舶即チ商船ニ非サル船舶中ニハ營利ノ目的ヲ以テ使用セラルル船舶即チ漁船ノ如キモノト然ラサルモノトアリ後者中ニハ國家ノ有スル軍艦其他ノ軍用船海底電線敷設船商船學校ノ練習船等及ヒ私人ノ有スル遊覽船學術研究ノ爲メニ使用セラルル船舶等アリ法律ハ是等ノ非商船中官廳又ハ公署ノ所有ニ屬スル船舶以外ノ船舶ニハ總テ商法第五編ノ規定ヲ準用スヘキモノトセリ(船舶法三五)故ニ商船ト非商船トハ之ニ適用セラルヘキ法律ノ形式ニ於テ其間ニ大ナル差別アレトモ其實質ニ於テハ殆ト同様ナリト云フモ可ナリ

外國法中英法ニ於テハ商事ト非商事トヲ區別セサルヲ一般原則ト爲スカ故ニ商船條例ノ適用モ亦總テノ海船ニ及フモノトス(舊商八二四參照)佛法ニ於テモ通説及ヒ判例ハ之ト同シ但反對説ナキニ非ス(Lyon-Caen V. no. 91 bis)獨リ獨法ニ於テハ營利(Erwerb)ノ目的ヲ以テ航海ノ用ニ供スル船舶ヲ以テ海商法ノ適用アルモノトス(第十二議會ニ提出セラレタル我商法第二修正案ハ之ニ倣ヒタリ)營利ノ目的ト云フハ商行爲ヲ爲スノ目的ヨリモ廣シ例ヘハ漁船ノ如キモ亦當然之ニ屬ス(反對説 Schröder bei Endemann's Handb. § 47 Anm. 27; in Z. f. H. R. 32)

端舟其他
ララ權權
テ運轉
スル
以

船舶ノ部分
及ヒ從物

§ 81 ff) 我商法ハ商法ヲ以テ商人及ヒ商行爲ニ關スル特別法ト爲スノ理論ヲ貫クニ急ナル爲メ前述セルカ如キ主義ヲ採ルニ至レルモノニシテ立法論トシテハ余ノ常ニ之ヲ不可トスル所ナリ

(四) 端舟其他權權ノミヲ以テ運轉シ又ハ主トシテ權權ヲ以テ運轉スル舟ニハ海商編ノ規定ヲ適用セス(五三八二)外國法ニ於テハ學說上是等ノ舟ハ用語例ニ依リ當然船舶ニ屬セサルモノト解釋セラルルヲ常トス英法ハ明文ヲ以テ此意義ヲ明カニシ船舶中ニハ權權ヲ以テ運轉セラルル舟ヲ包含セサルモノトシ之ヲ包含スル場合ニハ別ニ Vessel ナル語ヲ用ウヘキモノトセリ商船條例七四二)我商法ノ規定ハ此種ノ小舟ヲ船舶トシテ而モ之ニ海商編ノ適用ナキ旨ヲ定メタルモノト解スヘキニ似タリ船舶法ノ規定亦此種ノ小舟ニ付キ特定規定ノ適用ヲ除外セルニ止マレリ(船舶法二〇)

(五) 船舶ハ一ノ物ナリ船體帆樁汽機汽罐等ノ箇物ノ集合ニ非スシテ船舶トシテ一物ヲ成シ船體帆樁等ノ部分ハ物ノ部分(Bestandteil)タルニ過キス而シテ此部分ト區別スヘキハ船舶ニ附屬セル從物(Zubehör)ナリ(民八七)例ヘハ碇錨端舟

船舶及ヒ船舶所有者 船舶ノ意義

其他ノ器具ノ如シ是等ノ從物ハ經濟上船舶ト一體ヲ成シ船舶ノ處分ニ隨ヒテ同一ノ處分ヲ受クルヲ常トスレトモ(民八七二)法律上別箇ノ物タリ外國法殊ニ佛法系國ニ於テハ船舶ノ部分ト其從物トノ間ニ劃然タル區別ヲ爲サスト雖モ(伊四八〇、葡四八五、Lyon-Caen V no. 93)少クトモ我國法上ニ於テハ此主義ヲ排斥セサルヘカラス

船舶ノ從物ノ範圍ニ付テハ船舶ノ性質上從物ノ數頗ル多ク其結果爭ヲ生スヘキヲ以テ法律ハ船舶ノ屬具目錄ニ記載シタル物ハ其從物ト推定スヘキモノト爲セリ(五三九)然レトモ是レ固ヨリ一ノ推定タルニ過キサレハ目錄中ニ記載セラレタルモノニシテ船舶ノ部分タル物モアリ得ヘク又船舶ノ部分若クハ從物ニ非サル物モアリ得ヘシ而シテ此屬具目錄ハ法律上必ス之ヲ備置クヘキ書類ナリトス(五六二、三號、船員法四九一號及ヒ三號)

(六) 船舶ノ動産タルハ言ヲ埃タス外國法中特ニ其動産タル旨ヲ明定セルモノアルハ例ヘハ佛一九〇、白一八七九年法一、蘭三〇九、葡四八五、伊四八〇、我舊商法八三四ノ如シ)中世時代ニ於テ船舶ノ性質上其價格ノ貴キト容易ニ輾轉セラレ

船舶ノ性質

ナルトニ因リ之ヲ不動産ト同視スルノ慣習アリタルヲ以テナリ(註一)

(註一) 佛國路易十四世ノ海商條例モ明文ヲ以テ船舶ノ動産タルコトヲ示セリ是レ上掲セル諸國法ノ規定ヲ生シタル淵源ナリ

船舶ハ上述セルカ如ク一箇ノ動産ナレトモ法律上不動産ト類似セル取扱ヲ受クル點少カラス即チ左ノ如シ

- 一 船舶ニ付テハ不動産ト同シク登記ノ制度アリ(五四〇、五四一、民一七七)
- 二 船舶ニ付テハ抵當權ヲ認ム(六八六、民三六九)
- 三 船舶ニ付テハ登記シタル貸借ヲ認ム(五五六、民六〇五)
- 四 船舶ニ關スル強制執行及ヒ競賣ハ大體ニ於テ不動産ト同一規定ニ從フ(民訴七一七、競賣法三九)

船舶ハ又一ノ物即チ一ノ動産トシテ人又ハ法人ノ財産ノ一部ヲ成スモノナレトモ法律ハ之ニ人格者ニ對スルト類似セル取扱ヲ爲セル點少カラス例ヘハ船舶ハ名稱ヲ有シ(船舶法七、八)國籍ヲ有シ(同法一)又船籍港ヲ有スル(同法四)ノ類ナリ尙ホ英法ニ於テハ船舶ニ關スル先取特權 (maritime lien) ヲ行使スル爲メニ

人ノ姓名住所口籍

ハ船主ニ對セス直接ニ船舶ニ對シテ訴訟ヲ起スコトヲ得ヘシ(所謂 action in rem) 或商法上ニ於テモ海難救助ニ付テハ同一船主ニ屬スルニ船舶間ニ於テ恰モ二 人格者アルカ如ク救助料ノ請求又ハ救助契約ノ締結ヲ認ムヘキモノトス 上述セルカ如ク船舶ハ動産ナレトモ通常ノ動産ト異リタル法律上ノ特質ヲ 有ス是レ當ニ沿革ニ基クノミナラス實ニ其性質ノ特殊ナルニ因ルモノタリ 參考書——國民經濟雜誌七卷四號所載加藤博士船舶ノ法律上ノ性質法學 志林一一卷八號所載加藤博士船舶ノ意義

第二節 船舶ノ種類

船舶ノ種類

日本船舶外 國船舶

廣義ノ船舶中ニ航海船舶ト非航海船舶トアリ又商船ト非商船トアルノ旨趣ハ既ニ前節ニ之ヲ述ヘタリ本節ニ於テハ其他ノ分類ニ付キ説明スヘシ (一) 日本船舶ト外國船舶 船舶カ國籍ヲ有スルコトハ既ニ前節末ニ一言セシ所ナルカ日本船舶タルモノハ法律ニ之ヲ列擧セリ(船舶法一)即チ左ノ如シ

- イ 日本ノ官廳又ハ公署ノ所有ニ屬スル船舶
 - ロ 日本臣民ノ所有ニ屬スル船舶
 - ハ 日本ニ本店ヲ有スル商會社ニシテ合名會社ニ在リテハ社員ノ全員、合資會社及ヒ株式合資會社ニ在リテハ無限責任社員ノ全員、株式會社ニ在リテハ取締役ノ全員カ日本臣民ナルモノノ所有ニ屬スル船舶
 - ニ 日本ニ主タル事務所ヲ有スル法人ニシテ其代表者ノ全員カ日本臣民ナルモノノ所有ニ屬スル船舶
 - ホ 舊商法ノ規定ニ從ヒテ設立シタル合資會社ニ在リテハ業務擔當社員ノ全員カ日本臣民ナルモノノ所有ニ屬スル船舶
 - 日本船舶ニ非サル船舶ハ即チ外國船舶タリ其果シテ特定ノ外國ニ船籍ヲ有スルト否トハ問フ所ニ非サルナリ
- 上述セル所有者ノ國籍ニ依リテ船舶ノ國籍ヲ定ムル我國法ノ主義ハ多數ノ外國法ト同シ即チ(獨一八九九年商船國旗掲揚權ニ關スル法律 (Gesetz betr. Fend das Flaggenrecht der Kauffahrtschiffe) 一英(商船條例一)米露諾等ノ諸國法ハ大體ニ

船舶及ヒ船舶所有者 船舶ノ種類

日本船舶特權

口旗係中
不問港場、寄港
日本各港、河、物、品、運、送、補、助、航、海

於テ我國法ト同シ、埃、匈、丁、瑞、典、佛、白、蘭、葡等ノ諸國法ハ自國人カ船舶ノ一部例ヘ
ハ三分ノ二又ハ二分ノ一ノ所有權ヲ有スルヲ以テ足レリトス又英、獨、諾等ノ少
數國法ヲ除ク外多數外國法ハ船舶所有者ノ國籍ノ外船舶カ自國ニ於テ建造セ
ラレタルコト又ハ船長海員ノ幾部カ自國人タルコトヲ要件トスレトモ我國法
ハ此主義ヲ採ラス唯造船獎勵金ヲ受クルモノハ日本製造ノ船舶ニ限ルモノト
ス(明治二九年法一六號造船獎勵法一)又補助航海ニ使用スルハ原則トシテ日本
製造ノ船舶ニ限ルモノトシ且外國製造ノ船舶ニ付テハ航海補助金ハ原則トシ
テ日本製造船舶ノ半額トス(明治四二年法一五號遠洋航路補助法三、四)
日本船舶タルト否トニ依リテ船舶ノ法律上ノ取扱ヲ異ニスル點少カラズ即
チ日本船舶ニ非サレハ日本ノ國旗ヲ掲クルコトヲ得ス又日本船舶ニ非サレハ
不開港場ニ寄港シ又日本各港ノ間ニ於テ物品又ハ旅客ノ運送ヲ爲スコトヲ得
ス但法律若クハ條約ニ別段ノ定アルトキ、海難若クハ捕獲ヲ避ケントスルトキ
又ハ主務大臣ノ特許ヲ得タルトキハ此限ニ在ラス(船舶法二、三)又補助航海ニ使
用スルトキハ日本船舶ニ限ルモノトス(遠洋航路補助法二)

五五五、五五五

共有、以、合、共、有、者、之、法、律

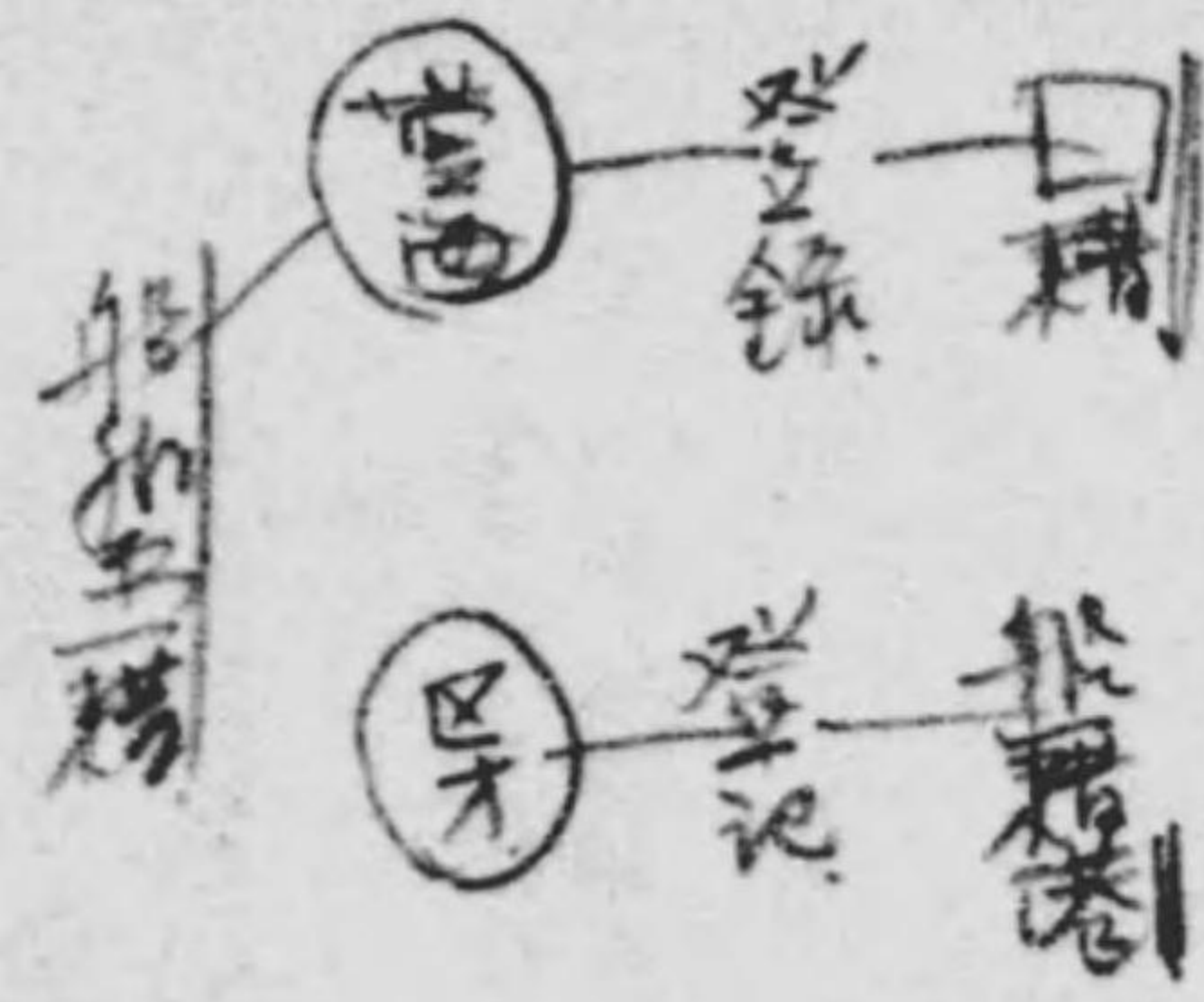
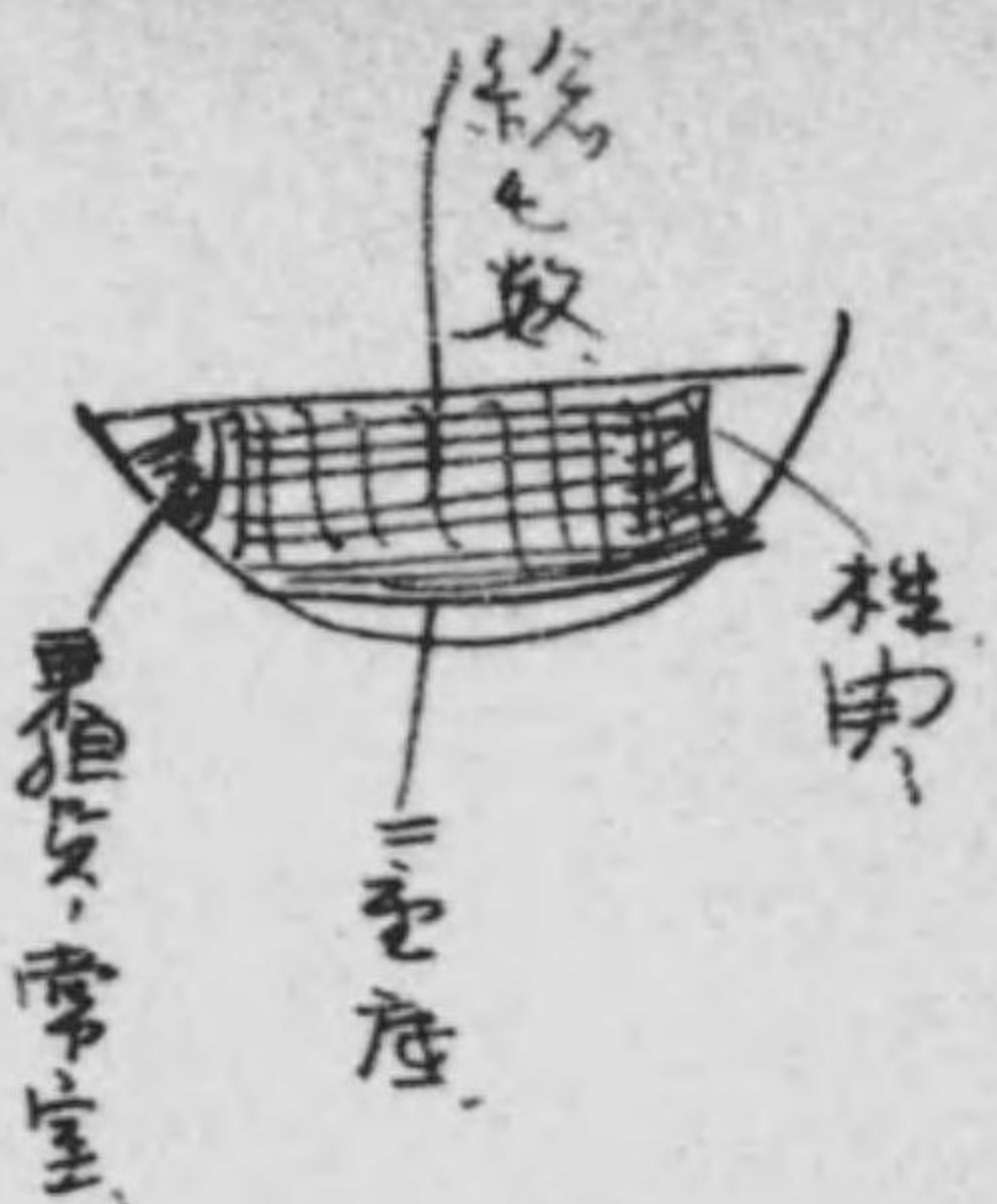
會社、以、合

登記及ヒ登録
船舶登記及ヒ登録
船舶登記及ヒ登録
船舶登記及ヒ登録

上述セルカ如ク日本船舶タルト否トニ依リテ法律上ノ取扱ヲ異ニスルヲ以
法律ハ日本船舶ノ共有者又ハ日本船舶ヲ有スル會社ノ社員ノ利益ヲ保護シ
且日本船舶ノ國籍ノ維持ヲ計ル爲メ特ニ規定ヲ設ケ船舶共有者ノ持分ノ移轉
又ハ其國籍喪失ニ因リテ船舶カ日本ノ國籍ヲ喪失スヘキトキハ他ノ共有者ハ
相當代價ヲ以テ其持分ヲ買取リ又ハ其競賣ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得ヘキ
モノトス又社員ノ持分ノ移轉ニ因リ會社ノ所有ニ屬スル船舶カ日本ノ國籍ヲ
喪失スヘキトキハ合名會社ニ在テハ他ノ社員、合資會社及ヒ株式合資會社ニ在
テハ他ノ無限責任社員ハ相當代價ヲ以テ其持分ヲ買取ルコトヲ得ヘキモノト
ス(五五五)

二 登記及ヒ登録ヲ必要トスル船舶ト登記及ヒ登録ヲ爲スコトヲ得サル船舶
總噸數二十噸未滿又ハ積石數二百石未滿ノ船舶ハ登記及ヒ登録ヲ爲スコト
ヲ得サレトモ其以上ノ船舶ハ之ヲ必要トス(五四〇、船舶法二〇)
Bruttoraumgehalt, jauge brute, gross tonnage トハ西洋形船舶ノ二重底以
外ノ船體部分ノ總容積ヲ謂フモノニシテ之ヨリ乗組人ノ常用室及ヒ機關室等

船舶及ヒ船舶所有者 船舶ノ種類



ノ噸數ヲ除キタルモノヲ淨噸數 (Nettonnagehalt, jauge nette, register tonnage) ト
 ス軍艦ニ付キ用キラルル排水噸數ハ船舶ノ重量ニ依リテ之ヲ測定スルモノニ
 シテ上述セル噸數ト全然觀念ヲ異ニスルモノタリ而シテ一噸ハ百立方フート
 トス(英米ニ於テハ百立方フート)大陸諸國ニ於テハ二八三立方米突又積石數ト
 ハ日本形船舶ノ總容積ヲ謂フモノニシテ十立方尺ヲ一石トス(大正三年法三四
 號船舶積量測度法參照)

船舶ノ登記ヲ爲スニハ先ツ船舶ノ名稱及ヒ船籍港(Heimatshafen, port d'attache,
 port of registry, home port)ヲ定メ積量ノ測度ヲ受クルコトヲ要ス(船舶法四七登
 記ハ船籍港ヲ管轄スル區裁判所又ハ其出張所ニ於テ之ヲ爲スヘキモノタリ)明
 治三二年勅二七〇號船舶登記規則)

船舶ノ所有者ハ登記ヲ爲シタル後船籍港ヲ管轄スル管海官廳ニ備ヘタル船
 舶原簿ニ登録ヲ爲スコトヲ要ス管海官廳ハ登録ヲ爲シタルトキハ船舶國籍證
 書(Schiffscertifikat, acte de francisation, certificate of registry)ヲ交付スルコトヲ要ス
 (船舶法同施行細則一七以下及ヒ三〇以下)立法論トシテハ多數外國法ニ於ケ

a. 船舶登記簿
 b. 船舶原簿

西洋形船舶
 日本形船舶

汽船帆船

ルカ如ク登記ト登録ト同一官廳ニ於テ取扱ハシムルヲ可トス

總噸數二十噸未滿又ハ積石數二百石未滿ノ船舶中更ニ總噸數五噸未滿又ハ
 積石數五十石未滿ノ帆船及ヒ端舟其他櫓權ノミヲ以テ運轉シ又ハ主トシテ櫓
 權ヲ以テ運轉スル舟ヲ除キ其他ノ船舶ハ船籍港ヲ定メ船籍港ヲ受クルコトヲ
 要ス(船舶法二一明治四〇年遞信省令二四號船鑑札規則)

(三) 西洋形船舶ト日本形船舶

此區別ハ船舶ノ型式ニ依ルモノニシテ肋材、梁及ヒ船尾材等ヲ缺クモノヲ日
 本形船舶トス五百石以上ノ日本形船舶ハ其製造ヲ禁止セラル(明治一八年太政
 官布告一六號)

(四) 汽船ト帆船

此區別ハ船舶ノ動力ニ依ルモノニシテ此他專ラ櫓權ヲ以テ運轉セラルル舟
 ニ商法ノ適用ナキコトハ既ニ述ヘタル所ナリ

船舶トハ蒸氣ヲ用ウルト否トヲ問ハス機械力ヲ以テ運航スル装置ヲ有スル
 船舶ヲ謂ヒ帆船トハ機關ヲ有スルト否トヲ問ハス(主ト)シテ帆ヲ以テ運航スル

船舶及ヒ船舶所有者 船舶ノ種類

船舶ヲ謂フ(船舶法施行細則一)故ニ發動機船モ亦汽船ニ屬スルモノナリ(明治三八年遞信省令一九號發動機船検査規程參照)

汽船タルト帆船タルトニ依リテ法律上種種取扱ヲ異ニスル點アレトモ今一之ヲ列擧スヘキ限ニ在ラス(六五二ノ七參照)

上述セル所ノ外船舶ノ構造及ヒ材料ニ依リテ木船、鐵船、鋼船等ノ區別ヲ爲スコトヲ得ヘク此分類ノ結果ハ船舶ノ検査又ハ獎勵金ノ交付等ニ付テハ法律上ノ取扱ヲ異ニスルコトアレトモ茲ニ之ヲ述ヘス

第三節 船舶所有權ノ得喪移轉

(一) 船舶所有權取得ノ原因ニハ種種アリ其原始的取得ノ原因トシテハ製造(Erbaunung, construction, construction) 捕獲(Erbeutung, prise, capture) 時效等アリ捕獲ニ因ル取得ハ國家ノミ之ヲ爲スコトヲ得ヘク(明治二七年勅一四九號捕獲審檢令參照) 其之ニ關スル説述ハ國際法ニ於テ爲スヘキモノナルヲ以テ之ヲ省畧スヘシ又製造、時效等ニ付テハ別ニ説明スヘキ事項ナシ(製造中ノ船舶ニ付テハ六章

船舶所有權取得ノ原因

船舶所有權ノ得喪移轉

船舶所有權ノ得喪移轉
時效
捕獲
製造

法律上ノ移轉
主ノ意思
主ノ意思

四節 參照

移轉的取得ノ原因ニハ相續、包括遺贈、會社ノ合併ノ如キ法律上ノ移轉ヲ生スルモノト當事者ノ意思表示ニ依リテ爲サル讓渡トアリ此他委付ニ因ル船舶所有權ノ移轉ニ付テハ別ニ之ヲ説明スヘシ(本章五節及ヒ保險法二章四節五款參照)

(二) 船舶所有權ノ移轉ハ其登記ヲ爲シ且船舶國籍證書ニ之ヲ記載スルニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス五四一、船舶法一一、同施行細則三一、三四然レトモ此規定ハ勿論登記スヘキ船舶ノミニ關スルモノナルヲ以テ其他ノ船舶ニ付テハ動産ニ關スル民法ノ一般規定ノ適用アルニ止マルモノトス(民一七八)

(三) 航海中ニ在ル船舶ノ所有權ヲ讓渡シタル場合ニ於テ特約ナキトキハ其航海ニ因リテ生スル損益ハ讓受人ニ歸スルモノトス(五四二)是レ當事者ノ意思ヲ推測シテ定メタル規定ニシテ其航海ニ因リテ生スル損益トハ其航海ニ因リテ取得シタル總收入ト之カ爲メニ支出シタル總支出トノ比較ニ依リテ生スル損

船舶及ヒ船舶所有權ノ得喪移轉



船舶所有權ノ得喪移轉

討論者關係ニ於テハ

讓渡人ノ讓渡時以後ノ利益ヲ謂フ而シテ此規定ハ勿論當事者相互間ニ於ケル計算ヲ定メタルモノナルヲ以テ第三者ニ對スル關係ハ之ニ依リテ變更ヲ受クルコトナシ例ハ讓渡人カ其航海ニ關シ第三者ト契約ヲ爲セルトキハ其之ニ依リテ生シタル權利義務ハ別段ノ行爲ナキ限ハ依然トシテ讓渡人ニ屬スルモノタリ

船舶所有權喪失ノ原因

(四) 船舶所有權喪失ノ原因ハ上述シタル取得原因ノ或モノト重複ス其他ニハ沈没、解撤等アリ是等ノ原因ニ付テモ別ニ説明スヘキ事項ナシ

執行ノ強制

第四節 船舶ノ強制執行

一專ラ櫓權ヲ以テ運轉スル舟ヲ除キ其他ノ船舶ノ強制執行ハ數條ノ特別規定ノ外大體ニ於テ不動産ノ強制競賣ニ關スル規定ニ從ヒテ之ヲ爲スヘキモノトス(民訴七一七乃至七二九)又船舶ニ對スル假差押ノ執行ハ假差押ノ當時碇泊スル港ニ碇泊セシムルニ依リテ之ヲ爲スヘキモノタリ(同法七五三)

二停船

原則：不動産ノ強制執行ノ執行ノ時、假差押ノ執行ノ時、碇泊スル港ニ碇泊セシムルニ依リテ之ヲ爲スヘキモノタリ(同法七五三)

假差押ノ執行ノ時、碇泊スル港ニ碇泊セシムルニ依リテ之ヲ爲スヘキモノタリ(同法七五三)

別段

假差押ノ執行ノ時、碇泊スル港ニ碇泊セシムルニ依リテ之ヲ爲スヘキモノタリ(同法七五三)

專ラ櫓權ヲ以テ運轉スル舟ヲ除キ其他ノ船舶ノ強制執行ハ數條ノ特別規定ノ外大體ニ於テ不動産ノ強制競賣ニ關スル規定ニ從ヒテ之ヲ爲スヘキモノトス(民訴七一七乃至七二九)又船舶ニ對スル假差押ノ執行ハ假差押ノ當時碇泊スル港ニ碇泊セシムルニ依リテ之ヲ爲スヘキモノタリ(同法七五三) 差押及ヒ假差押ハ發航ノ準備ヲ終ハリタル船舶ニ對シテハ之ヲ爲スコトヲ得ス但其船舶カ發航ヲ爲ス爲メニ生シタル債務ニ付テハ此限ニ在ラス(五四三)

本條ニ所謂發航ノ準備ヲ終ハリタル船舶 (segelfertiges Schiff, bâtiment prêt à faire voile) トハ數多ノ港ニ寄港スル場合ニ於テハ最初ノ港ヨリ出發スル準備ヲ終ハリタル船舶ノ意味ニ解スヘシ蓋シ本條ハ航海ノ準備ヲ終ハリタル船舶ノ差押又ハ假差押ニ因リ多數ノ利害關係人例ハ旅客及ヒ積荷ノ所有者等ノ利益ヲ傷害スルコトヲ恐レ之ヲ禁止スルノ旨趣ニ基キテ制定セラレタルモノナレハナリ然レトモ本條但書ニ所謂發航ヲ爲ス爲メニ生シタル債務トハ最初ノ港ノミナラス各寄港地ニ於テモ生スヘキモノト觀察セサルヘカラス例ハ船舶ニ積入レタル石炭又ハ食糧品ノ代金ニ付テハ其發航港ニ於ケルト寄航港ニ於ケルトト問ハス船舶ノ差押及ヒ假差押ヲ爲スコトヲ許スモノト云フヘシ

第五節 船舶所有者ノ責任

第一款 總論

(一) 船員ノ行爲ニ對スル船舶所有者 (Schiffsigentümer, propriétaire de navire, ship-owner) ノ責任ハ何レノ國法ニ依ルモ制限セラレサルハナシ其理由ハ種種アレ

船舶及ヒ船舶所有者 船舶ノ強制執行 船舶所有者ノ責任

船舶所有者ノ責任

總論

船舶所有者ノ責任ノ制限ナル理由

五五三條但書

假差押ノ執行ノ時、碇泊スル港ニ碇泊セシムルニ依リテ之ヲ爲スヘキモノタリ(同法七五三)

最初ノ港

途中寄港地

送

トモ大體次ノ如シ即チ航海中ノ船舶ニ於ケル船員ニ對シテハ船主ハ直接之カ
選任又ハ解任ヲ爲スノ自由ヲ有セス又之カ行爲ヲ指揮監督スルノ方法ヲ有セ
サルヲ常トスルコト其一ナリ航海中ノ船長ノ法定權限カ廣大ナルコト其二ナ
リ又船長其他ノ高等船員ハ國家ノ設ケタル試驗ニ及第シ海技ノ免狀ヲ有スル
者ヨリ之ヲ選任スヘキモノナルヲ以テ其技術ニ付テハ公ノ保證アルモノト云
フヘキコト其三ナリ(明治二九年法六八號船舶職員法參照)

二四五、五九六

①主
B 航海手
ケルノ事ニモ

上述セル諸理由ニ因リ法律ハ一方ニ於テ船員ノ行爲ニ付キ船主ヲシテ自己
ノ過失ト關係ナク廣ク責任ヲ負ハシムルト同時ニ其責任ノ程度ヲ制限シテ之
ヲ輕減セリ然レトモ上述セル諸理由ハ必スシモ十分ナル根據アルモノト云フ
ヘカラス船主責任制限ノ制度ハ寧ロ之カ發生ヲ航海業ノ保護ヲ目的トセル從
來ノ沿革ニ歸スルヲ正當トス航海業ノ今日ノ發達ハ實ニ船主責任ノ制限ナル
消極的ノ獎勵方法ニ負フ所少カラサルナリ

比較法制

(二) 船主責任ノ制限ニ關シテハ從來ニ於ケル諸國法ノ主義ハ大別シテ四ト爲
スコトヲ得ヘシ

一 委任主義

的無限責任

二 執行主義

物的有限責任

三 陸産責任主義

陸産(fortunes de terre)

海産(fortunes de mer)

四 船主責任主義

的有限責任

主は

佛法其他佛法系ノ多數法ハ所謂委任主義(Abandonssystem)ヲ採ル此主義ニ依レ
ハ船主ハ一切ノ船舶債務ニ付キ人的無限ノ責任ヲ負フト雖モ債權者ニ對シテ
其船舶財産ノ委付ヲ爲ストキハ其責任ヲ免ルルコトヲ得ヘシ故ニ委付ノ結
果トシテ船主ノ責任ハ其海産(fortunes de mer)ニ限ラレ陸産(fortunes de terre)ヲ
以テ其責ニ任スルノ必要ナキニ至ルモノトス

獨法及ヒスカンヂナ并ア法ハ所謂執行主義(Exekutionssystem)ヲ採ル此主義ニ
依レハ船主ハ始ヨリ船舶財産(Schiffsvermogen)ヲ以テスル物的有限責任ヲ負擔
シ船舶債權者ハ船舶財産ニ對シテノミ其權利ヲ執行スルコトヲ得ヘク船主ノ
陸産(Landvermogen)ニ對シテハ何等權利ヲ有セサルモノタリ

英法ハ所謂金額責任主義(Geldhaftungssystem)ヲ採ル其法律ニ依レハ船主ハ人
ノ身體生命ニ關スル損害賠償ニ付テハ其損害カ物ノ損害ニ伴フト否トヲ問ハ
ス自己ノ船舶ノ登簿噸數(但汽船ニ在テハ之ニ汽關室ノ噸數ヲ加フ)一噸ニ付キ
英貨十五磅ヲ限リトシ物ニ關スル損害賠償ニ付テハ其人ノ身體生命ノ損害ニ
伴フト否トヲ問ハス同シク一噸ニ付キ英貨八磅ヲ限リトシテ其責任ヲ負フヘ

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

①

1. 船中船員(船長)の責任
2. 船長(船員)の責任
3. 船主の責任

二四五、五二六

②
B. 船主の責任
セ、ハ、三三三

比較法制

トモ大體次ノ如シ即チ航海中ノ船舶ニ於ケル船員ニ對シテハ船主ハ直接之カ
選任又ハ解任ヲ爲スノ自由ヲ有セス又之カ行爲ヲ指揮監督スルノ方法ヲ有セ
サルヲ常トスルコト其一ナリ航海中ノ船長ノ法定權限カ廣大ナルコト其二ナ
リ又船長其他ノ高等船員ハ國家ノ設ケタル試験ニ及第シ海技ノ免狀ヲ有スル
者ヨリ之ヲ選任スヘキモノナルヲ以テ其技術ニ付テハ公ノ保證アルモノト云
フヘキコト其三ナリ明治二九年法六八號船舶職員法參照)
上述セル諸理由ニ因リ法律ハ一方ニ於テ船員ノ行爲ニ付キ船主ヲシテ自己
ノ過失ト關係ナク廣ク責任ヲ負ハシムルト同時ニ其責任ノ程度ヲ制限シテ之
ヲ輕減セリ然レトモ上述セル諸理由ハ必スシモ十分ナル根據アルモノト云フ
ヘカラス船主責任制限ノ制度ハ寧ろ之カ發生ヲ航海業ノ保護ヲ目的トセル從
來ノ沿革ニ歸スルヲ正當トス航海業ノ今日ノ發達ハ實ニ船主責任ノ制限ナル
消極的ノ獎勵方法ニ負フ所少カラズナリ
(二) 船主責任ノ制限ニ關シテハ從來ニ於ケル諸國法ノ主義ハ大別シテ四ト爲
スコトヲ得ヘシ

一、船主の無限責任

二、執行主義

三、船主責任の制限

四、船主責任の責任

五、船主責任の責任

佛法其他佛法系ノ多數法ハ所謂委付主義(Abandonssystem)ヲ採ル此主義ニ依レ
ハ船主ハ一切ノ船舶債務ニ付キ人的無限ノ責任ヲ負フト雖モ債權者ニ對シテ
其船舶財產ノ委付ヲ爲ストキハ其責任ヲ免ルルコトヲ得ヘシ故ニ委付ノ結
果トシテ船主ノ責任ハ其海產(Fortunes de mer)ニ限ラレ陸產(Fortunes de terre)ヲ
以テ其責ニ任スルノ必要ナキニ至ルモノトス
獨法及ヒスカンヂナ非ア法ハ所謂執行主義(Exekutionssystem)ヲ採ル此主義ニ
依レハ船主ハ始ヨリ船舶財產(Gelitsvermogen)ヲ以テスル物的有限責任ヲ負擔
船舶債權者ハ船舶財產ニ對シテノミ其權利ヲ執行スルコトヲ得ヘク船主ノ
陸產(Landvermogen)ニ對シテハ何等權利ヲ有セサルモノタリ
英法ハ所謂金額責任主義(Geldhaftungssystem)ヲ採ル其法律ニ依レハ船主ハ人
ノ身體生命ニ關スル損害賠償ニ付テハ其損害カ物ノ損害ニ伴フト否トヲ問ハ
ス自己ノ船舶ノ登簿噸數(但汽船ニ在テハ之ニ汽關室ノ噸數ヲ加フ)一噸ニ付キ
英貨十五磅ヲ限リトシ物ニ關スル損害賠償ニ付テハ其人ノ身體生命ノ損害ニ
伴フト否トヲ問ハス同シク一噸ニ付キ英貨八磅ヲ限リトシテ其責任ヲ負フヘ

船舶及船舶所有者 船舶所有者ノ責任

キモノタリ
 北米合衆國法ハ所謂**賠償責任主義**(Verthafungssystem)ヲ採ル此主義ハ英國ノ舊法ノ主義ニ委付主義ヲ折衷シタルモノニシテ即チ船主ノ責任ハ原則トシテ船舶財産ノ價額ヲ限度トス而シテ船主カ**人的ノ有限責任**ヲ免レントセハ船舶財産ヲ委付シ之ヲ一般債權者ノ爲メニ選定セラレタル受託者ニ移轉スルコトヲ要スルモノタリ

統一定ノ企畫
 (三) 萬國海法會ニ於テハ夙ニ船主責任ニ關スル統一法ノ制定ヲ企畫セシカ千九百七年ノエネチア會議ニ於テ之ニ關スル具體的條約案ヲ議定セリ此條約案ハ實ニ上述セル四主義ヲ併用シタルモノニシテ船主ハ其何レニ依ルモ其責ヲ免レ得ヘキモノタリ千九百八年二月十日ノ白國法ハ此主義ヲ採用シテ之ヲ自國法ト爲セリ然ルニ之ト同旨趣ノ條約案ハ千九百九年及ヒ千九百十年ノブリュクセルニ於ケル國際會議ニ提出セラレシモ英國カ物的有限責任ノ主義ヲ排斥セル爲メ終ニ可決ニ至ラザリキ仍テ千九百十年ノ會議ニ於テ委付主義ヲ除キ獨英、米三國法主義ヲ併用セルモノト及ヒ主トシテ英國ノ主張ニ基クモノトノ

諸主義ノ立
 論上ノ優劣

理論上ノ根柢ヲ有ス
 非ス
 船主責任ニ關シテハ其會社財產ノミヲ以テ責任ヲ免ルルコトヲ計ルヘシ

細

二條約假案 (avant-projet) ヲ作リテ之ヲ各本國政府ニ報告スルコトニ決定セリ (Die Brüsseler Vorentwürfe zu internationalen Übereinkommen über die beschränkte Haftung der Schiffseigentümer, Gütentagsche Ausgabe)

(四) 船主責任ノ制限ハ法律上ノ異例ニ屬シ必スシモ十分ナル理論上ノ根據ヲ有スルモノニ非スト雖モ之カ撤廢ハ到底不可能ナリ若シ之ヲ撤廢セハ衝突其他ノ場合ニ於テ船主カ巨萬ノ不測ノ損害ヲ被ムルコトアルヘク航海業ノ經營ヲ甚シク危險ナラシムルニ至ルヘシ又縱令各國カ共同シテ船主責任ノ制限ヲ撤廢スルモ所謂**單船會社**(single ship company)ノ設立ニ因リテ責任制限ノ實效ヲ收ムル者ヲ生スヘキナリ詳言スレハ一箇ノ船舶毎ニ有限責任ノ一會社ヲ設立シ其船舶ニ關シテハ其會社財產ノミヲ以テ責任ヲ免ルルコトヲ計ルヘシ
 現行各國法中獨、佛、米ノ三國法ハ船主ノ責任ヲ海產ニ限り得ヘキモノトスル點ニ於テ一致セリ此主義ヲ以テ英國法ノ主義ニ比較スルニ船主ノ責任ハ英法主義遙ニ重シ其計算ニ從ヒテ**噸位**ニ依アルハ唯船舶ノ價格カ一噸八磅ヲ超ユル良船ヨリ他船ニ莫大ナル損害ヲ與ヘ而モ自船ニ何等損傷ヲ生セザリシカ如

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

主義トキ英法主義カアリ

キ稀有ノ場合ニ止マルヘク船主ノ責任ノ重キニ從ヒ債權者ノ保護ハ厚キモノト云フヘシ其債權者カ獨佛米法ノ主義ニ比シテ**不利益ノ地位**ニ立ツハ船主ノ**破産**ニ當リ海產上ニ優先權ナキ結果他ノ一般債權者ト競合シテ辨濟ヲ受クル稀有ノ場合ニ止マルヘシ既ニ船主責任ノ制限ニシテ避クルコトヲ得サルモノトセハ成ルヘク其責任ノ程度ヲ高クシ以テ海上交通ノ安全ヲ計ルヲ可トス且英法主義ニ依レハ**惡船ノ所有者**モ**良船ノ所有者**モ同一ノ責任ヲ負フヲ以テ其結果惡船ヲ淘汰スルノ利益アリ故ニ主義トシテハ英法主義ヲ優レリトスルモ此ノ如キ立法主義ハ海運ノ盛大ナル英國ニシテ始メテ之ヲ採ルコトヲ得ヘク後進國ノ模倣ヲ許ササル所ナリトス

大陸法中獨法主義ト佛法主義トヲ比較スルニ船主ノ保護ノ點ヨリ觀レハ獨法ノ執行主義ヲ以テ遙ニ優レリトス此主義ニ依レハ船主ハ始ヨリ海產ヲ限度トシテ其責任ヲ負フモノナレトモ佛法ノ**委付主義**ニ依レハ船主ハ委付ヲ爲シテ始メテ其人的責任ヲ免ルルコトヲ得ヘキニ過キサルヲ以テ委付ヲ爲ササルカ又ハ**委付權ノ消滅原因**存在スルトキハ船主ハ無限ノ責任ヲ負ハサルヘカラ

又委付ヲ爲スト否トヲ決定スル爲メニハ種種ノ調査ヲ必要トシ其間ハ船舶ヲ利用又ハ處分スルコトヲ得ス空シク之ヲ繋留セサルヘカラサルノ不利アリ且委付ノ結果海產ノ移轉ヲ生スルモノトスレハ之ヲ以テ債務全體ヲ辨濟シ尙ホ餘剩アルモ其餘剩ハ債權者ニ歸スルニ至ルヘシ此ノ如ク委付主義カ船主ニ對シテ不利ナル程度ニ於テ債權者ニ利益アルカト云フニ決シテ然ラス委付ノ結果トシテ債權者ノ獲ル所ハ單ニ海產ニ止マリ執行主義ト何等擇フ所ナシ且委付ノ爲メニ船舶ノ繋留ヲ必要トシ其他無用ノ争訟ヲ生スルノ虞許多ナル等國家經濟上ヨリ之ヲ觀察スレハ執行主義ヲ可トスヘキヤ明瞭ナリ我國法カ他ノ諸點ニ於テ獨法ニ倣ヒタルニ拘ハラス此點ニ付キ舊式ノ委付主義ヲ採用シタルハ余輩ノ了解スルヲ得サル所ナリ

米法ノ船價責任主義ハ同時ニ委付主義ヲモ併用スルモノナレトモ現物ニ代ヘ船價ヲ供託シテ自由ニ船舶ノ利用又ハ處分ヲ爲スコトヲ得ヘキ點ハ委付主義ニ比シテ優レル所ナリ然レトモ海產ノ價格ニ付キ争訟ヲ生シ易カルヘキハ其缺點タリ

最近ノ國際會議ニ於ケル統一條約案ハ前述セル如ク委付主義ヲ除キ獨英米法ノ三主義ヲ併用シ船主ハ其一ヲ選擇シテ責任ヲ免ルルコトヲ得ヘキモノトセリ大陸法ノ船主責任ノ程度ヲ高メテ英法ノ如ク改ムルコトハ沿革上ヨリ到底實行シ難キモノトスレハ此條約案ノ如キハ或ハ採ルヘキモノナラン然レトモ三主義ノ併用選擇ハ圓滑ニ支障ナク行ハルヘキカ尙ホ多少ノ疑ヲ存セサルニ非サルナリ

參考書—— Ehrenberg, Beschränkte Haftung des Schuldners nach See- und Handelsrecht; Nothnagel, Beschränkte Haftung; Haekel in Z. f. H. R. 54 S. 44 ff.; Ripert, Annales de droit commercial 1908 p. 409 et suiv., 1909 p. 31 et suiv.; Abram, Revue internationale maritime 1906-1907; Thiébaud, De la responsabilité des propriétaires de navires.

法學協會雜誌二七卷及ヒ二八卷所載加藤博士佛國船舶所有者責任制度
加藤博士海法研究一頁以下
法律大辭書九〇頁以下所載市村法學士委付

法學協會雜誌二七卷四一九頁以下及ヒ三二卷一九二二頁以下所載市村法學士論文

法學協會雜誌二七卷三二頁以下所載岡野博士論文
京都法學會雜誌三卷所載毛戶博士船舶所有者ノ責任ノ限度

第二款 委付ニ因リ免責セラルヘキ債務

(一) 我商法ハ委付主義ヲ採ル船主ノ特定種類ノ債務ハ委付ニ因リテ其責ヲ免ルルコトヲ得ヘシ其債務ハ船長ノ爲シタル法律行爲ヨリ生スル債務及ヒ船長其他ノ船員ノ爲シタル不法行爲ヨリ生スル損害賠償ノ債務ナリ英法ニ於テハ船主責任ノ制限セララル債務ハ船員ノ不法行爲ヨリ生スルモノニ限り船長ノ爲シタル法律行爲ヨリ生シタルモノニ及フコトナシ立法論トシテハ之ヲ可トス

(二) 船長カ其法定ノ權限内ニ於テ爲シタル行爲ニ付テハ船主ハ委付ニ因リテ其責ヲ免ルルコトヲ得ヘシ(五四四・一)船長ノ法定ノ權限ハ第五百六十六條乃至

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

船長カ其法定ノ權限内ニ於テ爲シタル行爲

委付ニ因リ免責セラルヘキ債務

委付ニ因リ免責セラルヘキ債務ノ範圍

1. 船長ノ爲シタル法律行爲
2. 船主責任ノ制限セララル債務ハ船員ノ不法行爲ヨリ生スルモノニ限り船長ノ爲シタル法律行爲ヨリ生シタルモノニ及フコトナシ

七九三三

シテ船舶所有者ト同一ノ權利義務ヲ有スルモノタリ此規定ハ賃借人ニ限レル
モ使用貸借ニ於ケル借主ニ對シテモ亦此規定ノ類推適用アルモノト解シテ可
ナリ故ニ船舶ノ賃借人又ハ借主カ船舶ヲ利用スル場合ニ於テハ其利用者カ船
主ト同一ノ地位ニ立チ從テ船舶ヲ他人ニ使用セシムル所有者ニ對シテハ第五
百四十四條ノ規定ノ適用ナキモノト云ハサルヘカラス

(註三) 大審院民事判決第九輯三六八頁以下之ヲ明言ス

上述セル如ク船舶所有者ナル廣キ意義ヲ有スル語ハ法律規定ノ關係上自ラ
其意義ヲ限局セヨレ船舶ヲ使用スル船主ノミヲ指スモノト解スヘキニ至ルヘ
シ(法政新誌一〇卷七號二七頁市村法學士)是レ略ホ獨法ニ所謂 Reeder (Rheder)ト
同意味ナリ Reeder トハ自己ノ爲メニスル營利的航海ノ用ニ供スル船舶ヲ所有
スル者ヲ指スニ外ナラサルナリ(獨商四八四佛法ニ於テハ明文ヲ以テ船主カ常
ニ船長ノ行爲ニ付キ責任ヲ負フヘキ旨ヲ定ムルカ故ニ(佛二一六一)自ラ船舶ヲ
使用セサル船主(propriétaire non armateur)ト雖モ亦其特別規定ノ效果トシテ當然
責ニ任スヘキモノナレトモ(Ly n-Caen V no, 192 ; Danjon II no. 559 ; Ripert op. cit.)

no. 21) 此說ハ我商法上ニ於テ之ヲ採用スヘカラス

第三款 委付セラルヘキ財産ノ範圍

委付セラルヘキ財産ハ船舶運送貨及ヒ船舶所有者カ其船舶ニ付キ有スル損
害賠償又ハ報酬ノ請求權ナリ(五四四・一)

茲ニ船舶ト謂フハ必スシモ其現存スルコトヲ要スルモノニ非ス難破又ハ沈
沒セル船舶モ亦之ヲ委付スルコトヲ得ヘシ而シテ船舶ノ價格ハ船舶ニ非サル
船舶カ船舶債權者ニ依リテ競賣セラレタル場合ニ於テハ其競賣代金ハ亦之
ヲ委付スルコトヲ得ヘキモノト解スヘシ(市村法學士法律大辭書九四頁、毛戶博
士京都法學會雜誌三卷一三七〇頁、加藤博士法學協會雜誌二八卷一三一九頁又
船舶ノ屬具ハ從物トシテ船舶ト同一ノ處分ニ從ヒ委付セラルヘキモノタリ(民
八七)

茲ニ運送貨トハ當該債權ノ發生シタル航海ニ於ケル運送貨ヲ謂フ佛法ノ學
說ハ最後ノ航海ニ於ケル運送貨ヲ指スモノトスレトモ之ヲ採ルヘカラス又運

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

委付セラル
ヘキ財産ノ
範圍

船舶

政府

船舶

貨物

運送貨

既收ニシテ
未收ノ

四四

送貨トハ既收ノ運送貨即チ特定ノ金額タルト未收ノ運送貨即チ第三者ニ對スル請求權タルトヲ分クナルナリ(六八〇参照)又運送貨トハ所謂總運送貨ヲ指スモノニシテ純運送貨ヲ指スモノニ非ス總運送貨(Bruttofracht, fret brut)トハ運送ノ對價トシテ收納スル運送貨ノ總額ヲ謂フ佛法學者中ニハ純運送貨(Nettofracht, fret net)即チ總運送貨ヨリ航海ノ費用ヲ控除シタル金額ヲ委付スヘキモノトスル者アリ(Lyon-Caen V. no. 233)判例モ亦二分セルモ少クトモ我商法上ニ於テハ此說ヲ採ルヘキ理由ナシ

三、控權

船主ノ有スル損害賠償請求權(註一)トハ例ヘハ船舶ノ衝突ニ因リテ生シタル損害賠償ノ請求權ノ如キヲ謂フ又共同海損ニ於ケル船主ノ請求權ヲモ包含スルモノト觀ル(註二)然レトモ保險者ニ對スル損害填補ノ請求權ハ之ヲ包含セザルモノト解スルノ外ナシトス(加藤博士海法研究四一五頁以下)

〔註一〕損害賠償請求權ハ船主カ之ヲ實行スルノ意思ヲ有スルト否トニ拘ハラヌシテ存在スヘキハ勿論ナリ(大審院民事判決第一五輯五九六頁以下)

船主ノ有スル報酬ノ請求權トハ碇泊料五九四・二六〇一・三六〇五・二参照救助

四、報酬ノ請求權

料(六五二ノ二以下)(註三)ノ如キモノノ請求權ヲ謂フ
〔註一〕救助料ヲ包含スルコトハ大審院民事判決第一三輯七五九頁以下之ヲ認ム
上述セル各種ノ財産ハ當該債權ノ發生シタル航海ノ終ニ於ケル狀態ニ於テ之ヲ委付スヘキモノナリ(大審院民事判決第一三輯二二三頁及ヒ一四輯七六六頁参照)

第四款 委付ノ手續

(一)登記セサル船舶ノ委付ノ方式ニ付テハ何等ノ規定ナシト雖モ委付ノ意思表示ハ債權者ニ對シテ之ヲ爲スヘキコト明白ナリ(五四四・一)而シテ特別ノ場合ノ外船主ハ總債權者ニ對シテ委付ヲ爲シ之ニ因リテ責ヲ免ルルコトヲ欲スルモノナルヘキモ總債權者ニ對シテ脱漏ナク委付ノ意思表示ヲ爲スハ事實上不可能ナル場合少カラサルヘシ殊ニ各債權者ニ對スル委付ノ通知カ同時ニ到達スルカ如キハ到底不可能ナルヲ以テ委付ノ效力ノ發生スル時期ニ付テハ其何レノ通知ニ依リテ之ヲ決スヘキカノ問題ヲ生ス(民九七)故ニ委付ハ債權者ノ一

委付ノ手續

登記簿ニ於テ
船舶委付ノ
手續

債權者ニ對シテ爲ス
通知(南工七七)
債權者ノ對シテ
一人ニ對シテ到達スル

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

四五

人ニ對シテ爲サルルニ因リテ當然總債權者ノ爲メニ其效力ヲ發生スルモノト
解セサルヘカラス(加藤博士法學協會雜誌二八卷一三〇二頁以下)

登記シタル
船舶委託ノ
手續

効力要件
成要件

五〇四二

通知ノ下

債權者表示

ア、其時其者ノタテ
トキ付、債權者ノタテ

委託スヘキ
財産列擧ノ
要否

一部委託ノ許サス

(一) 登記シタル船舶ノ委託ハ登記ヲ爲スニ因リテ其效力ヲ生スルモノトス(五
四四ノ二) 法文ニハ登記ヲ爲スニ因リテ其效力ヲ生ストアリテ登記ハ委託ノ効
力發生ノ要件タルニ過キサカ(如キモ) 我法典ノ一般用法ニ依レハ登記カ委託
ノ成立要件ナリトス(民七七五、八四七、商二九一、二九七等參照) 而シテ此場合ニ於
テハ登記ノミ必要ニシテ債權者ニ對スル通知ヲ要セサルモノト解スヘシ尙ホ
明治四十四年司法省令第二十號ニ依レハ特定ノ債權者ニ對シテ船舶ヲ委託ス
ル場合ニハ登記申請書ニ其債權者ヲ表示スヘキモノトセリ從テ特ニ債權者ヲ
表示セサル限ハ一般債權者ニ對シテ委託ノ效力ヲ生スルモノト解スヘシ
登記ヲ委託ノ要件トスルハ外國法中ニ於テハ伊商法(四九二) 其他之ニ倣ヘル
二三商法ノ先例アリ
(三) 委託ハ法律ノ定ムル財産ノ全部ニ付キ之ヲ爲スヘキモノニシテ其一部ノ
ミノ委託ヲ認ムヘカラサルヤ勿論ナリ (Lyon-Caen V nos. 247-249; Danjon no. 621;

Ripert op. cit. no. 38) 而シテ法律カ船舶ノ委託ニ登記ヲ必要トスルハ其船舶ノ
委託アリタルトキハ當然之ニ附隨セル他ノ權利ニ付テ委託ノ效力ヲ生スト觀
タルモノト解セサルヘカラス故ニ委託ノ場合ニ於テ其委託スヘキ財産ヲ列擧
スルノ必要アリト解スルハ(大審院民事判決錄一三輯二二八頁) 誤レリト云フヘ
シ

(四) 委託ノ時期ニ付テハ法律ニ規定ナキヲ以テ次ニ述フル委託權ノ消滅原因
ノ發生セサル限ハ之ヲ爲スコトヲ得ヘシ法文ニ「航海ノ終ニ於テ」トアルハ專ラ
委託セラレヘキ財産ノ範圍ヲ定メタルモノニシテ委託ノ時期ヲ定メタルモノ
ニ非サルナリ(大審院民事判決錄一三輯二二六頁)

第五款 委託ヲ許ササル場合

(一) 船舶所有者ニ過失アリタルトキハ委託ニ因リテ其責ヲ免ルルコトヲ得ス
(五四四・一但書)

船舶所有者カ同時ニ船長タル場合ニ於テ委託權ヲ有スルヤ否ヤニ付テハ佛

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

委託ヲ許サ
サル場合
船舶所有者
ハ過失アリ
タル場合

雇傭契約ニ因リテ生シタル船員ノ權利ニ對スル場合
債權者ノ同意ヲ得スシメテ更ニ航海ヲ爲サシムル
メテ爲サシムル
タル場合

委任ノ效力

免責の效力

法系諸國法ニハ明文アリテ委任ヲ許サス獨商法ニ於テハ無限責任説ト有限責任説ト債權ノ種類ニ依リテ責任ヲ異ニスルノ説トアリ我商法ニハ明文ナキヲ以テ絶對的ニ委任權ナシト云フコトヲ得ヘカラス然レトモ船舶所有者ニシテ同時ニ船長タル者自身ニ過失アリタルトキハ當然委任權ナキモノト云フヘシ
(一) 雇傭契約ニ因リテ生シタル船員ノ權利ニ對シテハ委任權ナシ(五四四二)是レ船員ヲ保護スルノ旨趣ニ出テタル規定ナリ
(二) 船舶所有者カ債權者ノ同意ヲ得スシテ更ニ航海ヲ爲サシメタルトキハ委任權ヲ行フコトヲ得ス(五四五)蓋シ此場合ニハ航海ノ終ニ於ケル状態ニ於テ委任ヲ爲スコト能ハサルニ至ルヲ以テナリ而シテ茲ニ所謂更ニ航海ヲ爲ストハ新ニ船舶ヲ艤裝シ又ハ新運送契約ニ基キ若クハ積荷全部ノ陸揚後ニ於テ更ニ航海ヲ爲スノ義ナリト解スヘシ(法律新聞一〇三三號五頁以下所載拙稿參照)

第六款 委任ノ效力

(一) 委任ニハ免責の效力(effet libératoire)アリ委任者カ之ニ因リテ人的無限ノ責

積極説

消極説

任ヲ免レ得ルコトニ付テハ復タ異説アルコトナシ

(二) 委任ニ權利移轉の效力(effet translatif)アリヤ否ヤニ付キ佛國ニ於テハ積極消極ノ二説互ニ拮抗シテ相下ラス積極説ニ依レハ委任ノ效果トシテ委任財産ハ船主ノ所有ヲ離レテ債權者ノ所有ニ歸スルモノトシ(Lyon-Caen V nos 162, 252 其他 Danjon no. 626, 2 參照)消極説ハ之ニ反シテ委任財産ハ船主ノ所有ヲ離レズ債權者ハ之ヲ競賣シテ辨濟ヲ受クルノ權利ヲ得ルニ過キザルモノトス(Danjon no. 925, 8)近時ニ至テハ後説勢力ヲ得判例モ亦概ネ之ニ從ヘリ千八百六十七年ノ佛海商法改正案亦然リトス(同案二二七)伊商法ニ於テハ法文中移轉の效力ナキコトヲ暗示セルモノアリ(伊商四九三)判例亦移轉の效力ナキモノトセリ(B)II aho-Vivante, Codice di Commercio VII n. 162; Danjon no. 625, 13)

上述セル二説中其何レヲ採ルカニ依リテ生スル實際上ノ差異少カラス
イ 積極説ニ依レハ債權者ハ委任ヲ受ケタル船舶ヲ處分セス之ヲ自己ノ所有ニ保留スルコトヲ得ヘシ
ロ 積極説ニ依レハ競賣ニ因リテ得タル代金カ債權額ヲ超過スルモ其超過

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

額ハ債權者ノ有ニ歸スヘク之ヲ船主ニ返還スルコトヲ要セス
 ハ 積極説ニ依レハ委付ニ因ル船舶ノ所有權移轉ニ關シテ登記及ヒ船舶國籍證書ノ書換ヲ必要トスルニ至ル
 積極説ニ依レハ委付ハ保險者ニ對スル委付ト重ネテ之ヲ爲スコトヲ得サルニ至ル

消極論者ハ上述シタル第二乃至第四ノ結果ヲ以テ不公正ナルカ又ハ不便ナルモノトシ之ヲ避クルカ爲メニ自説ヲ採ルヘキモノトセリ而シテ其以外ニ於テ理論上ノ論據ハ多ク之アルコトナシ唯船舶ノ難破沈没ノ場合ニ於テ其所有權ノ移轉ヲ目的トスル行爲ヲ爲スカ如キハ事理ニ反スト云フ者アルニ過キス
 (Hibert op. cit. no. 68)

我邦ニ於ケル多數學者ハ積極説ヲ採ル消極説ハ毛戸博士前掲一三八〇頁以下余モ亦之ヲ可トス但余ハ後款ニ述フルカ如ク委付ヲ以テ權利ノ移轉ヲ目的トスル行爲ト觀察セズ權利ノ移轉ハ委付ニ因リテ生スル法律上ノ效果タルニ過キスト爲スモノナリ余ノ觀ル所ニ依レハ上述セル第二ノ結果ハ船主ニ取リ

我邦説
 積極説ヲ採ル

松本氏
 委付ヨリ權利移轉アリ
 權利移轉ニ對シテ
 法律上ノ結果

テ不利ナルモ是レ委付主義ノ當然ノ結果ニシテ已ムヲ得サル所ナリ若シ此場合ニ於ケル超過額ヲ船主ニ返還スヘキモノトセハ執行主義ト實際上ノ差異ナキニ至リ從テ船主ハ如何ナル場合ニ於テモ必ス委付ヲ爲シテ其責ヲ免ルルコトト爲ルヘク委付主義ハ其本來ノ特色ヲ失フニ至ルヘシ
 第四ノ結果ハ亦船主ニ不利ナルモ是レ亦如何トモスヘカラサル所ナリ且余ノ解スル所ニ依レハ保險者ニ對スル委付後ニハ債權者ニ對スル免責委付ヲ爲スコトヲ得ヘカラサルモ免責委付ハ必スシモ其後ニ於テ保險委付ヲ爲スコトヲ妨クルモノニ非サルナリ
 法律新聞一〇三二號三頁以下所載拙稿參照又第三ノ結果ニ付テハ委付ノ後競賣アル場合ニ於テハ登記及ヒ國籍證書ノ書換ハ直チニ競落人ノ名義ニ書換フヘク委付ニ付キ別ニ移轉ノ登記及ヒ書換ヲ必要トセサルノ旨趣ハ當然ノ事理ト云ヒテ可ナリ然レトモ若シ委付ヲ受ケタル債權者カ船舶ヲ保留スルトキハ其移轉ノ登記及ヒ書換ヲ必要トスルハ勿論ナリトス又船舶沈没ノ場合ニ於テ其所有權ノ移轉ヲ目的トスル行爲ヲ爲スコトハ道理上想像スヘカラストノ反對説ハ委付ノ性質ニ關スル余ノ見解ニ依レハ全然其根據ヲ失フモノタリ

免責委付ハ保險者ニ對スル免責委付ニ可ナリ
 免責委付ハ保險者ニ對スル免責委付ニ可ナリ
 免責委付ハ保險者ニ對スル免責委付ニ可ナリ

船舶及ヒ船舶所有者 船舶所有者ノ責任

必要トスルモノニ非サルナリ之ヲ要スルニ委付ハ代物辨濟ニ非ス又辨濟更改
相殺等ノ何レニモ非サル免責ヲ目的トスル一種ノ行爲ナリトス

(四) 委付ハ權利ノ移轉ヲ目的トスル行爲ニ非ス權利ハ委付ノ結果債權者ニ移
轉スレトモ其移轉ハ法律カ委付ニ付シタル效力ニ因ルモノニシテ當事者ノ意
思表示ノ直接ノ效力ニ因ルモノニ非ス今其理由ヲ擧クレハ

權利ヲ移轉スルニシテ權利ノ放棄シテ責任ヲ免レントスルニ在リ箇箇
ノ權利ニ付キ之ヲ債權者ニ移轉セシムルハ意思アルコトナシ委付者ハ
シテ付者ハ船舶ニ付キ之ヲ債權者ニ移轉セシムルハ意思アルコトナシ委付者ハ
或ハ委付セントスル船舶ニ付キ現ニ如何ナル權利ノ存在スルヤヲモ知ラ
サルコトアルヘシ而モ其權利ハ委付ニ因リテ移轉ス

船舶カ全然滅失セル場合ニ於テモ仍ホ船舶ノ委付アルコトヲ得ヘシ極
端ノ場合ヲ想像スレハ委付ノ結果權利ノ移轉ヲ生スヘキ何等ノ目的ヲモ
存セサルコトアルヘシ而モ委付ノ存在ヲ妨ケス

債務ヲ負擔セシムルコトアリ
債權ノ運送賃ニ該當スル金額ヲ給付スヘキ
三 委付ノ結果ハ必スシモ權利ノ移轉ノミヲ生スルニ非ス既收ノ運送賃ハ
既收ノ運送賃ニ外キハ船舶ノ委付ニ因リテ新ニ其運送賃ニ該當スル金額ヲ給付スヘキ

義務ヲ負フヘシ此債務ノ負擔ハ亦委付ノ法律上ノ效力トシテ之ヲ説明ス
ルコトヲ得ヘク之ヲ以テ委付ナル一方的ノ意思表示自體ノ效力ニ因ルモ

ノト解スルヲ得ス
四 委付ノ結果トシテ生スル權利移轉ヲ以テ委付自體ノ效力ニ因ルモノト

スレハ委付ハ各箇ノ權利ノ移轉ヲ目的トスル數箇ノ行爲ノ集合タルノ觀
點ヨリシテ委付ノ單一ナル法律行爲タル性質ヲ害スルニ至ルヘシ

凡ソ權利ノ移轉又ハ債務ノ負擔ハ法律當然ノ效力ニ因ルニ非サルハ契
約ニ因リテ發生スルヲ原則トス委付ニ因リテ之ヲ生スルモノト解スルト
キハ此原則ニ反スルニ至ルヘシ

上述セル各種ノ理由ニ依リ余ハ委付ヲ以テ權利ノ移轉ヲ目的トスル行爲ニ
非ストシ委付ノ結果トシテ生スル權利移轉ヲ以テ法律上當然ノ移轉ナリト解
スルモノナリ

(五) 委付ハ船主ノ爲ス單獨行爲ニシテ其直接ノ效力トシテ船主ノ責任ノ免除
ヲ生スルモノトス故ニ委付權ハ形成權ニ該コノ一ナリト云フヘシ

船舶及船舶所有者 船舶所有者ノ責任

委付權ハ形
成權ナリ

權利移轉
ノ行爲

包括的イ
テ

權利ノ移轉ヲ爲シ

凡ソ權利ノ移轉又ハ債務ノ負擔ハ法律當然ノ效力ニ因ルニ非サルハ契

約ニ因リテ發生スルヲ原則トス委付ニ因リテ之ヲ生スルモノト解スルト

キハ此原則ニ反スルニ至ルヘシ

上述セル各種ノ理由ニ依リ余ハ委付ヲ以テ權利ノ移轉ヲ目的トスル行爲ニ

非ストシ委付ノ結果トシテ生スル權利移轉ヲ以テ法律上當然ノ移轉ナリト解

スルモノナリ

(五) 委付ハ船主ノ爲ス單獨行爲ニシテ其直接ノ效力トシテ船主ノ責任ノ免除

ヲ生スルモノトス故ニ委付權ハ形成權ニ該コノ一ナリト云フヘシ

〔註一〕形成權 (Gestaltungsbefugnis) 二就テハ所有者人法人及物七三頁以下ヲ參照スヘシ
參考書——京都法學會雜誌八卷八號所載拙稿「海產委付ノ法律上ノ性質」

第八款 船舶所有者ノ責任ニ關スル準據法

船舶所有者ノ責任ニ關スル準據法
發生原因ニノ關係ニ依リテ
發生原因ニノ關係ニ依リテ

(一) 狹義ニ於ケル船主責任ニ關スル準據法ハ船主責任ノ制限ニ關スル準據法ニシテ之ト區別スヘキモノハ其責任ヲ負フヘキ債務ノ發生原因タル契約又ハ不法行為ニ關スル準據法ノ問題タリ
契約ノ成立及ヒ其效力並ニ不法行為ノ存在及ヒ其損害賠償等ニ付テハ一般國際私法ノ原則ニ依リテ其何レノ法律ニ準據スヘキカヲ決定スヘシ(法例七八九、一一)

公海上ノ衝突ニ付テハ國際私法上ノ原則トシテハ兩船舶同一國籍ニ屬スルトキ若クハ異國籍ナルモ法律同シキトキハ國旗法ニ依リ若シ法律異ルトキハ各船舶ノ所屬國法ニ依ルヘク而モ原告ハ其所屬國法ニ依リテ請求シ得ヘキ限度ヲ超ニテ損害賠償ヲ請求スルコトヲ得サルモノトス (Boyens I S 65 ff.; Meiri,

船主責任ノ制限ニ關スル準據法

一、法律法

二、契約法

三、不法行為法

三、國旗法

船舶共有者

總論
船舶共有ニ關スル法律規定

Das internationale Civil-und Handelsrecht II S. 370 ff.) 然レトモ衝突ニ付テハ多數國ノ加盟セル統一條約アルヲ以テ今日ハ多ク問題ヲ生セサルナリ(四章三節參照)
(二) 船主責任ノ制限ニ關スル準據法ニ付テハ種種ノ主義アリ英法ハ法廷地法 (lex fori) 主義ヲ採レルモ(商船條例五〇三)法廷ノ選擇如何ニ因リテ船主責任ノ限度ヲ異ニスルニ至リ實際上不便ナルヲ以テ學者ハ多ク此主義ヲ排斥セリ(反對 Wagner S. 137) 佛獨ノ判例ハ契約地法又ハ不法行為地法 (lex contractus, lex delicti) 主義ヲ採ルヲ常トス然レトモ法域ヲ異ニシテ數箇ノ債務ヲ發生セル場合ニ於テハ各債務毎ニ責任ノ限度ヲ異ニスルニ至ルノ不便アリ是ヲ以テ從來ノ學會決議ニ於テハ國旗法 (loi du pavillon, Flaggenrecht) ニ依ルヘキモノト爲セルモノ多ク學說判例ニシテ此說ニ從フモノ亦少カラサルナリ (Lyon-Caen V no. 268)

第六節 船舶共有者

第一款 總論

(一) 船舶ノ共有ハ昔時ニ於テ多ク行ハレタリ蓋シ船舶ノ價貴ク又航海ノ危險

船舶及ヒ船舶所有者 船舶共有者

一 過去、制度ナリ、
 會社制度ノ令自ナリ、
 過去ニ於テハ有キハ、
 a. 寄附ナリト、
 b. 危險ノ担ルヲメ、

多キヲ以テ數人共同シテ船舶ヲ所有シ危險ヲ分割スルヲ便トシタレハナリ然
 レトモ會社制度ノ發達セル今日ニ至テハ船舶ノ共有ハ多ク行ハレサルナリ近
 時ノ學者或ハ之ヲ以テ木船ト共ニ既ニ過去ノ時代ニ屬スル制度ナリト言フ者
 アリ
 船舶ノ共有ハ昔時多ク行ハレタル爲メ各國法上之カ特別規定ヲ爲スヲ常ト
 ス殊ニ英法ニ於テハ船舶ノ所有權ハ當然六十四ノ股分(Shares)ニ分タルモノ
 トセリ(商船條例五)我國法ハ此制度ヲ認メサルモ船舶ノ共有ニ付キ數多ノ規定
 ヲ爲セリ

(二) 船舶共有者 (Copropriétaire de navire) トハ船舶ヲ共有スル者ヲ謂フ其共同シ
 テ商行為ヲ爲ス目的ヲ以テ之ヲ航海ノ用ニ供スルコトヲ必要トセス然レトモ
 船舶共有者ニ關スル法律ノ規定ハ概ネ其共同シテ船舶ヲ利用スルコトヲ前提
 ト爲スモノナリ獨逸法ニ於テハ之ニ反シ共同シテ船舶ヲ營利的航海ノ用ニ供
 スル共有者ノミヲ名ケテ「レーデライ」(Reederei, Rhederei, Mitreederei)ト云ヒ之ニ關
 スル詳密ナル規定ヲ爲セリ

一 アントニ説

ニ アントニ説

三 折衷説

我が折衷説ヲ採ル
 共有者自ラノ船舶中

供スル場合
 組合關係ヲ

四 共有者ニ付テ
 代ノ負擔スル者ナリ

(十)

(三) 船舶共有者間ニ組合アリヤ否ヤハ外國學者間ニ爭アル所ナリ獨逸法ノ所
 謂「レーデライ」ニ付テハ之ヲ組合ト爲スヲ通説トシ即チ物權的ノ共有關係ト債
 權的ノ組合關係トカ併合セルモノト爲ス(反對 Dernburg, Das bürgerliche Recht II
 § 373)又佛法ニ於テハ之ヲ單純ナル共有トスル説ト之ヲ組合トスル説ト場合ニ
 依リテ組合ヲ伴フ共有タルコトト之ヲ伴ハサル共有タルコトトアリトスル折
 衷説アリ(Lyon-Caen nos. 298 et suiv.)又其組合ノ性質ニ付テモ佛法ニ於テハ種種
 ノ學說アリ通説ハ之ヲ一種ノ獨立種類ノ組合(société sui generis)ト爲セリ

我國法ノ解釋トシテハ上述セル折衷説ヲ正當トス共有者カ共同シテ商行為
 目的トスル航海ノ用ニ其共有船舶ヲ供スル通常ノ場合ニ於テハ共有者間ニ
 共同ノ事業ヲ目的トスル組合關係ナカルヘカラスト雖モ然ラサル場合ニ於テ
 敢テ必スシモ組合關係アルコトヲ要セサルモノナレハナリ(五五一參照)

參考書——Donnedieu de Vabres, De la copropriété des navires; Jörges in Z. f. H.
 R. 49 S. 140 ff.

本條ノ規定ニ依ル持分強賣權ハ形成權ノ一種ニシテ強賣權者カ其單獨行為ニ因リテ買取ノ請求ヲ爲シタルトキハ當然持分ノ賣買關係ヲ生シ敢テ相手方ノ承諾ノ意思表示アルコトヲ要セサルモノト解スヘシ

組合員退任ノ旨ハ後述ノ條ニ依リテ之ヲ行フ

商法

(四) 船舶共有者間ニ組合關係アルトキト雖モ各共有者ハ其船舶管理人タル場合ヲ除クノ外他ノ共有者ノ承諾ヲ得スシテ其持分ノ全部又ハ一部ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得ヘシ(五五二)蓋シ組合員ノ脱退ニ付テハ民法第六百七十八條及ヒ第六百七十九條ノ規定ハ其場合ヲ限定スト雖モ船舶共有ノ場合ニ於テハ航海

危險ヲ伴フコト多キ事情ヲ斟酌シ共有者ノ持分ノ讓渡ヲ自由ナラシメ以テ其利益ヲ保護セルモノトス又船舶管理人タル共有者ニ對シテハ他ノ共有者ノ利益保護ノ爲メ其持分ノ自由讓渡ヲ許ササルモノト爲セリ(五五二ニ參照)

船舶共有者ノ持分ノ移轉又ハ其國籍ノ喪失ニ因リテ船舶カ日本ノ國籍ヲ喪失スヘキトキハ他ノ共有者ハ相當代價ヲ以テ其持分ヲ買取リ又ハ其競賣ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得(五五二)是レ共有者ノ一人ニ生シタル變動ニ因リテ船舶カ日本船舶タル資格ヲ失ヒ他ノ共有者ノ利益ヲ傷害スルコトヲ防止セ

船舶共有者ノ持分ノ移轉又ハ其國籍ノ喪失ニ因リテ船舶カ日本ノ國籍ヲ喪失スヘキトキハ他ノ共有者ハ相當代價ヲ以テ其持分ヲ買取リ又ハ其競賣ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得(五五二)是レ共有者ノ一人ニ生シタル變動ニ因リテ船舶カ日本船舶タル資格ヲ失ヒ他ノ共有者ノ利益ヲ傷害スルコトヲ防止セ

(五) 船舶共有者ノ持分ノ移轉又ハ其國籍ノ喪失ニ因リテ船舶カ日本ノ國籍ヲ喪失スヘキトキハ他ノ共有者ハ相當代價ヲ以テ其持分ヲ買取リ又ハ其競賣ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得(五五二)是レ共有者ノ一人ニ生シタル變動ニ因リテ船舶カ日本船舶タル資格ヲ失ヒ他ノ共有者ノ利益ヲ傷害スルコトヲ防止セ

船舶共有者ノ外部ノ關係

ルモノタリ而シテ此規定ニ依リ持分ノ競賣ヲ爲ス場合ニ於テ外國人カ競賣人タルコトヲ得サルヘキハ立法ノ旨趣ニ照シテ明瞭ナル所ナルヘシ
本條ノ規定ニ依ル持分買取權モ亦持分強賣權本款ノ(三)ト同シク形成權ノ一種ニシテ單獨行為ニ因リテ之ヲ行使スルコトヲ得ヘキモノト解スヘシ

第三款 船舶共有者ノ外部ノ關係

船舶共有者ノ外部ノ關係

(一) 船舶共有者ハ其持分ノ價格ニ應シ船舶ノ利用ニ付キ生シタル債務ヲ辨濟スルコトヲ要ス(五四九)蓋シ船舶共有者間ニ組合關係アル場合ニ於テハ民法第六百七十五條ノ適用アルヘク又債務カ商行為ニ因リテ生シタルモノナル場合ニ於テハ商法第二百七十三條ノ適用アルヘキモ商法ハ是等規定ノ適用ヲ除外

シテ共有者ノ責任ヲ筒別的ニシ且之ヲ明確ニスル爲メニ如上ノ規定ヲ爲セリ
船舶ノ危險多ク且大資本ヲ要スルモノ以テ法律ハ特別規定ヲ設ケ船舶共有者ノ責任ヲ重クシタルコトヲ避ケ以テ其保護ヲ計シルニ外ナラス

(二) 船舶共有者ハ船舶管理人ヲ選任スルコトヲ要ス(五五二)一船舶管理人(Kor-

船舶及船舶所有者 船舶共有者

respondentreeder, Korrespondentheder, armateur-gérant, armateur titulaire, ships-husband, managing owner) トハ船舶ノ利用ニ關スル共有者ノ代理人ニシテ善意ノ第三者ニ對抗シ得ヘキ制限ヲ加フルコトヲ得サル法定範圍ノ代理權ヲ有スルモノヲ謂フ

船舶管理人ノ選任ハ法律ニ於テ之ヲ強要セリ蓋シ一般取引上ノ便宜ヨリスルモ又行政上ノ取締ヨリスルモ船舶共有者ノ代表者ヲ必要トスレハナリ故ニ縱令共有者全員ノ同意ニ因ルモ船舶管理人ノ選任ヲ爲ササルコトヲ定ムルヲ得ス

船舶管理人ノ選任又ハ解任ハ第五百四十六條ノ規定ニ依リ共有者ノ過半数ノ決議ヲ以テ之ヲ決定スヘキモノナルモ船舶共有者ニ非サル者ヲ選任スルニハ共有者全員ノ同意アルコトヲ要ス(五五二・二)

船舶管理人ノ選任及ヒ其代理權ノ消滅ハ之ヲ登記スルコトヲ要ス(五五二・三、船舶登記規則二六・二七)

船舶管理人ハ特定ノ例外ヲ除ク外船舶ノ利用ニ關スル一切ノ裁判上又ハ裁

判外ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有シ其代理權ニ加ヘタル制限ハ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス(五五三)

船舶管理人ノ代理權ニ屬セザルモノハ第五百五十三條第一項ニ之ヲ列舉ス即チ左ノ如シ

- 一 船舶ノ讓渡委付若クハ賃貸ヲ爲シ又ハ之ヲ抵當ト爲スコト
- 二 船舶ヲ保險ニ付スルコト
- 三 新ニ航海ヲ爲スコト
- 四 船舶ノ大修繕ヲ爲スコト
- 五 借財ヲ爲スコト

以上ニ列舉セラレタル行爲ト雖モ船舶管理人カ特ニ之ヲ爲スコトヲ委任セラレタルトキハ其代理權ヲ有スヘキヤ言フ竣タス唯法定範圍ノ代理權ニ屬セスト云フノミ

船舶管理人ノ代理權ハ上述セルカ如ク法定ノ範圍ヲ有シ自由ニ之ヲ制限スルコトヲ得サルモノナレトモ其代理權ハ選任ニ因リテ授與セラレタルモノナ

船舶及ヒ船舶所有者 船舶共有者

代理權ニ付テハ代理人

代理權ニ付テハ代理人

民法第554条、
第555条、
第556条、
第557条、
第558条、
第559条、
第560条、
第561条、
第562条、
第563条、
第564条、
第565条、
第566条、
第567条、
第568条、
第569条、
第570条、
第571条、
第572条、
第573条、
第574条、
第575条、
第576条、
第577条、
第578条、
第579条、
第580条、
第581条、
第582条、
第583条、
第584条、
第585条、
第586条、
第587条、
第588条、
第589条、
第590条、
第591条、
第592条、
第593条、
第594条、
第595条、
第596条、
第597条、
第598条、
第599条、
第600条、
第601条、
第602条、
第603条、
第604条、
第605条、
第606条、
第607条、
第608条、
第609条、
第610条、
第611条、
第612条、
第613条、
第614条、
第615条、
第616条、
第617条、
第618条、
第619条、
第620条、
第621条、
第622条、
第623条、
第624条、
第625条、
第626条、
第627条、
第628条、
第629条、
第630条、
第631条、
第632条、
第633条、
第634条、
第635条、
第636条、
第637条、
第638条、
第639条、
第640条、
第641条、
第642条、
第643条、
第644条、
第645条、
第646条、
第647条、
第648条、
第649条、
第650条、
第651条、
第652条、
第653条、
第654条、
第655条、
第656条、
第657条、
第658条、
第659条、
第660条、
第661条、
第662条、
第663条、
第664条、
第665条、
第666条、
第667条、
第668条、
第669条、
第670条、
第671条、
第672条、
第673条、
第674条、
第675条、
第676条、
第677条、
第678条、
第679条、
第680条、
第681条、
第682条、
第683条、
第684条、
第685条、
第686条、
第687条、
第688条、
第689条、
第690条、
第691条、
第692条、
第693条、
第694条、
第695条、
第696条、
第697条、
第698条、
第699条、
第700条、
第701条、
第702条、
第703条、
第704条、
第705条、
第706条、
第707条、
第708条、
第709条、
第710条、
第711条、
第712条、
第713条、
第714条、
第715条、
第716条、
第717条、
第718条、
第719条、
第720条、
第721条、
第722条、
第723条、
第724条、
第725条、
第726条、
第727条、
第728条、
第729条、
第730条、
第731条、
第732条、
第733条、
第734条、
第735条、
第736条、
第737条、
第738条、
第739条、
第740条、
第741条、
第742条、
第743条、
第744条、
第745条、
第746条、
第747条、
第748条、
第749条、
第750条、
第751条、
第752条、
第753条、
第754条、
第755条、
第756条、
第757条、
第758条、
第759条、
第760条、
第761条、
第762条、
第763条、
第764条、
第765条、
第766条、
第767条、
第768条、
第769条、
第770条、
第771条、
第772条、
第773条、
第774条、
第775条、
第776条、
第777条、
第778条、
第779条、
第780条、
第781条、
第782条、
第783条、
第784条、
第785条、
第786条、
第787条、
第788条、
第789条、
第790条、
第791条、
第792条、
第793条、
第794条、
第795条、
第796条、
第797条、
第798条、
第799条、
第800条、
第801条、
第802条、
第803条、
第804条、
第805条、
第806条、
第807条、
第808条、
第809条、
第810条、
第811条、
第812条、
第813条、
第814条、
第815条、
第816条、
第817条、
第818条、
第819条、
第820条、
第821条、
第822条、
第823条、
第824条、
第825条、
第826条、
第827条、
第828条、
第829条、
第830条、
第831条、
第832条、
第833条、
第834条、
第835条、
第836条、
第837条、
第838条、
第839条、
第840条、
第841条、
第842条、
第843条、
第844条、
第845条、
第846条、
第847条、
第848条、
第849条、
第850条、
第851条、
第852条、
第853条、
第854条、
第855条、
第856条、
第857条、
第858条、
第859条、
第860条、
第861条、
第862条、
第863条、
第864条、
第865条、
第866条、
第867条、
第868条、
第869条、
第870条、
第871条、
第872条、
第873条、
第874条、
第875条、
第876条、
第877条、
第878条、
第879条、
第880条、
第881条、
第882条、
第883条、
第884条、
第885条、
第886条、
第887条、
第888条、
第889条、
第890条、
第891条、
第892条、
第893条、
第894条、
第895条、
第896条、
第897条、
第898条、
第899条、
第900条、
第901条、
第902条、
第903条、
第904条、
第905条、
第906条、
第907条、
第908条、
第909条、
第910条、
第911条、
第912条、
第913条、
第914条、
第915条、
第916条、
第917条、
第918条、
第919条、
第920条、
第921条、
第922条、
第923条、
第924条、
第925条、
第926条、
第927条、
第928条、
第929条、
第930条、
第931条、
第932条、
第933条、
第934条、
第935条、
第936条、
第937条、
第938条、
第939条、
第940条、
第941条、
第942条、
第943条、
第944条、
第945条、
第946条、
第947条、
第948条、
第949条、
第950条、
第951条、
第952条、
第953条、
第954条、
第955条、
第956条、
第957条、
第958条、
第959条、
第960条、
第961条、
第962条、
第963条、
第964条、
第965条、
第966条、
第967条、
第968条、
第969条、
第970条、
第971条、
第972条、
第973条、
第974条、
第975条、
第976条、
第977条、
第978条、
第979条、
第980条、
第981条、
第982条、
第983条、
第984条、
第985条、
第986条、
第987条、
第988条、
第989条、
第990条、
第991条、
第992条、
第993条、
第994条、
第995条、
第996条、
第997条、
第998条、
第999条、
第1000条

ルカ故ニ船舶管理人ハ法定代理人ニ非スシテ却テ委任代理人タリ恰モ支配人ノ代理権カ法定ノ範圍ヲ有スルニ拘ハラズ其委任代理人タルコトヲ妨ケサルト同一ナリ

船舶管理人ハ共有者ト委任關係ニ立ツモノナルヲ以テ總テ委任ニ關スル民法及ヒ商法ノ一般規定ニ依リ共有者ニ對シ權利義務ヲ有スルモノナレトモ此他商法ハ特別規定ヲ設ケテ其義務ヲ定メタリ(五五四)即チ左ノ如シ

- 一 船舶管理人ハ特ニ帳簿ヲ備ヘ之ニ船舶ノ利用ニ關スル一切ノ事項ヲ記載スルコトヲ要ス(所謂帳簿記載ノ義務 Buchführungspflicht)
- 二 船舶管理人ハ每航海ノ終ニ於テ遲滯ナク其航海ニ關スル計算ヲ爲シ各船舶共有者ノ承認ヲ求ムルコトヲ要ス(所謂計算報告ノ義務 Rechenschaftspflicht)

(三) 船舶共有者ハ第三者ニ對スル債務ニ付キ分擔シテ其責ニ任スヘキモノトス(五四九)從テ各共有者ハ自己ノ持分ヲ委付シテ其責ヲ免ルルコトヲ得ルモノ云ハサルヘカラズ蓋シ第五百四十六條ハ船舶ノ利用ニ關スル事項ハ共有者



過半数ニ依リテ之ヲ決定スルコトヲ得ヘキモノトセルモ委付ニ付テハ同條

適用ナシト解スルヲ妥當トス從テ共有者カ一致スレハ船舶ヲ委付スルコトヲ得ヘキモ若シ一致セザレハ之ヲ委付スルコトヲ得サルカ故ニ各共有者ハ其持分ヲ委付シテ責ヲ免ルヘキモノト解セサルヘカラサルヲ以テナリ(加藤博士法學協會雜誌二八卷一六一六頁以下 (Lyon-Caspi V. no. 222))

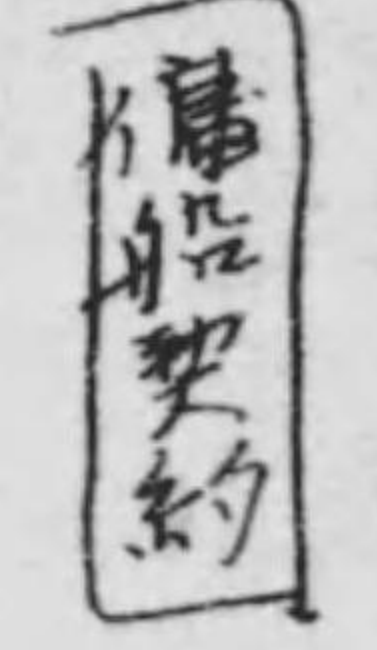
第七節 船舶賃借人

(一) 船舶賃借人トハ他人ノ船舶ヲ賃借シ商行爲ヲ爲ス目的ヲ以テ之ヲ航海ノ用ニ供スル者ヲ謂フ

船舶賃借人ハ他人ノ船舶ヲ賃借シテ之ヲ使用スル者タルコトヲ要ス此點ニ於テ船舶賃借人ハ傭船者(五九一)以下ト異ル傭船契約ハ運送契約ノ一態様ニ外ナラス唯傭船者カ船舶ノ全部又ハ一部ヲ借切リ之ニ船積シタル物品又ハ乗込ミタル旅客ヲ運送セシムル權利ヲ有スル點ニ於テ箇箇的ノ運送契約ト異ルノミ船舶賃借人ハ之ニ反シテ船舶ヲ賃借シ自己ノ爲メニスル目的ヲ以テ航海ノ

船舶及ヒ船舶所有者 船舶賃借人

船舶賃借人
他人ノ船舶ヲ賃借シ自己ノ爲メニスル目的ヲ以テ航海ノ用ニ供スル者ヲ謂フ



他人ノ船舶ヲ賃借シ自己ノ爲メニスル目的ヲ以テ航海ノ用ニ供スル者ヲ謂フ

ニ加ヘタル損害ニ付テ其責ニ任スヘキハ當然ナルト同時ニ委付ニ因リテ其責ヲ免ルルコトヲモ得サルヘカラス唯其委付スヘキ目的物ノ範圍如何ニ付テハ疑問ナキヲ得サルナリ

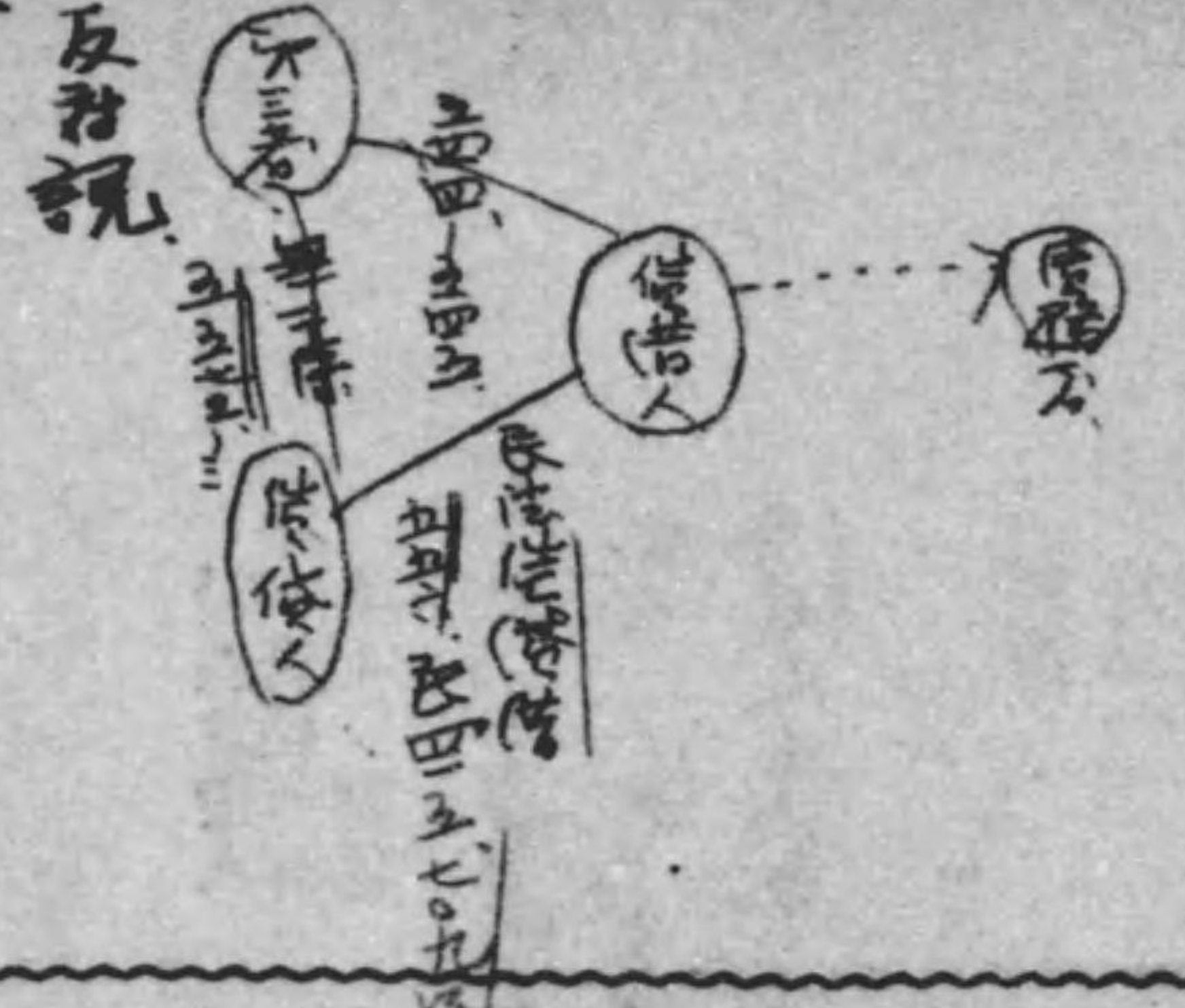
佛國法ニ於テハ前ニ述ヘタル如ク船舶賃借人アルトキト雖モ仍ホ船舶所有者カ第三者ニ對シテ責ヲ負フヘキモノト爲セリ(五節二款ノ四)從テ此場合ニ於テモ船舶所有者カ其船舶ノ委付ヲ爲スヘキモノトス然レトモ同時ニ船舶賃借人カ其選任シタル船長ノ行爲ニ付キ責任アルコトヲ否定スヘカラサルヲ以テ(佛民一三八四)近時ノ學說ハ船舶賃借人モ亦同時ニ責アルモノト爲シ賃借人ハ運送賃ヲ委付シテ之ヲ免ルルコトヲ得ヘキモノトス (Lyon-Caen, no. 253; Ripert op. cit. no. 21) 獨リダンジャンハ賃借人カ運送賃ノ外船舶ノ委付ヲモ爲スコトヲ得ヘキモノトセリ蓋シダンジャンハ委付ノ結果船舶所有者權ノ移轉ヲ生セスト觀タルヲ以テナリ (Danjon no. 578)

我國法ノ解釋トシテハ船舶所有者ハ第三者ニ對シテ責ニ任スルコトナク第三三者ハ唯船舶賃借人ニ對シテノミ請求スルコトヲ得ルモノナルヲ以テ船舶賃

船中

船舶所有權之委付ニ付テ

上ニ示ス一項上ニ示ス



借人カ運送賃ノミヲ委付シテ其責ヲ免ルルコトヲ得ヘキモノトスレハ第三者ノ保護ニ於テ甚タシキ欠缺ヲ感セサルヘカラス又第五百五十七條第二項カ船舶ノ利用ニ付キ生シタル先取特權ハ船舶所有者ニ對シテ其效力ヲ有スルモノトセル旨趣ニ反スヘシ(六八〇參照)余ノ解スル所ニ依レハ(委付)ハ船舶所有者權ノ移轉ヲ目的トスル行爲ニ非スシテ委付ノ結果法律上當然ノ效力ニ因リテ船舶ノ所有權移轉スルモノトス從テ船舶賃借人カ既ニ第五百五十七條第一項ノ規定ニ依リ委付權ヲ有スル以上ハ其行使ノ結果當然船舶所有者權ノ移轉ヲ生スヘシ但其賃借人カ所有者ニ對シテ損害賠償ヲ爲ス義務ヲ負フヘキハ當然言ヲ竣タサル所ナリ我邦ノ學者多ク船舶賃借人ハ運送賃ノミヲ委付スヘキモノト爲スモ(毛戸博士前掲一三八九頁)市村法學士法學協會雜誌二一卷一三九五頁)余ハ此說ヲ採ラス又或ハ賃借人ハ船舶ノ委付ヲ爲スコトヲ得ヘキモ船舶ノ所有權ハ所有者ノ承諾ヲ得テ始メテ移轉スルモノト論スル者アレトモ(加藤博士前掲一六一九頁及ヒ海法研究一三一頁以下)若シ此說ニ從フトキハ船舶所有者ノ承諾ヲ得サル場合ニハ委付ノ效力ヲ生セサルヲ以テ船舶賃借人ハ無限ニ責任ヲ

船舶及ヒ船舶所有者 船舶賃借人

船主



第三者ト船舶所有者ト關係

船舶賃借人ト船舶所有者ト關係
船主ト船舶賃借人ト關係
債権人ト船舶賃借人ト關係

此等船舶賃借人ト同一船舶ニテモ
其債務關係又同一トナリ

負フニ至ルノ不都合アルヘシ故ニ余ハ此說ヲモ採ラサルナリ唯明治四十四年司法省令第二十號ニハ委付ノ登記ハ常ニ所有權ノ登記名義人ヨリ之ヲ申請スヘキモノトストアルヲ以テ是レ船舶賃借人ノ委付ノ場合ニ適合セサルモノニテ規定ニ缺漏アルモノト云ハサルヘカラス

(四) 船舶賃借人アル場合ニ於テ船舶ノ利用ニ付キ生シタル先取特權ハ船舶所有者ニ對シテモ其效力ヲ生ス但先取特權者カ其利用ノ契約ニ反スルコトヲ知ルトキハ此限ニ在ラス(五五七二)

(五) 船舶賃借人ノ所有者ニ對スル關係ハ賃貸借契約ノ定ムル所ニ依ル故ニ特約ナキ限ハ總テ賃貸借ニ關スル民法ノ規定ニ從フヘキモノタリ

手付

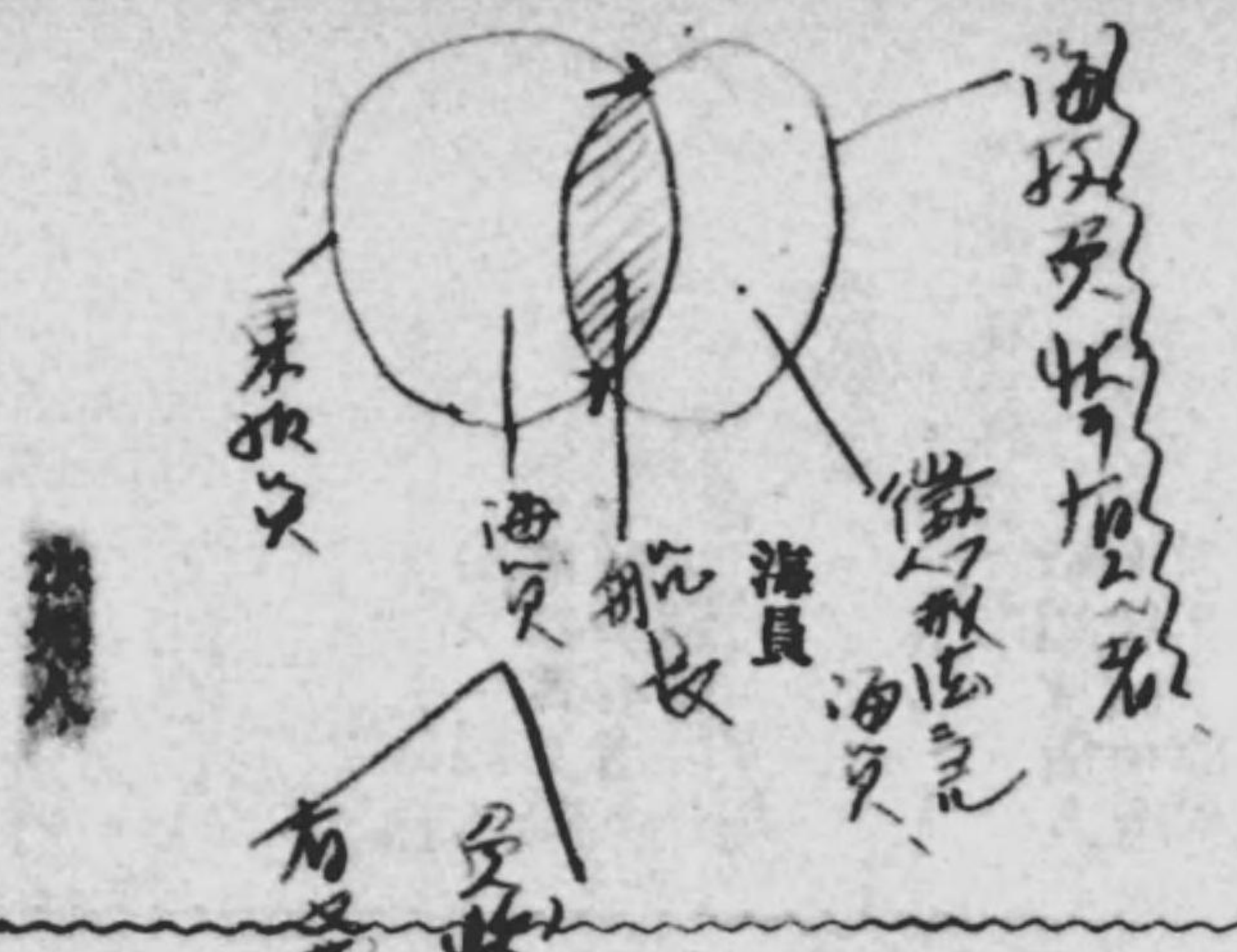
第二章 海員

第一節 總論

(一) 船員 (Seemann, gen de mer, mariner) トハ船舶ノ乗組員 (Schiffsbesatzung, équipage) ヲ總稱スル語ニシテ即チ船長 (magister navis, Schiffer, Kapitän, capitaine, master mariner) 及ヒ海員 (Schiffsmanu, seamen) ヲ謂フ(船員法ニ參照而シテ船長中ニハ自ラ自己ノ船舶ノ船長タルモノヲモ包含スルカ故ニ船員ヲ以テ勞務者ヲ指スモノト解スルハ正確ナラサルナリ)

(二) 海員ナル語ハ船長以外ノ一切ノ乗組員ヲ指稱スルモノナレトモ海員懲戒法明治二九年法六九號ノ所謂海員トハ總テノ海技免狀ヲ受ケタル者ヲ指稱シ一方ニ於テ船長ヲモ包含スルト同時ニ他ノ一方ニ於テ海技免狀ヲ有セサル海員ヲ除外ス此同語異義アルコトヲ注意セサルヘカラス

(三) 水先人 (Lostse, pilote, pilot) ハ海員ニ非ス船舶債權ニ關スル第六百八十條第四號及ヒ第七號ノ規定カ水先案内料ト雇傭契約ニ因リテ生シタル船長其他ノ



船員 總論 船員

船員ノ債權トヲ全然別種ノ債權トシテ掲クルヲ觀レハ商法カ水先人ヲ船員中ニ包含セシメサルノ法意自ラ明白ナリト云フヘシ而シテ水先人ニ付テハ別ニ水先法(明治三二年法六三號)ノ規定アリ

(四) 船員ニ關シテハ商法ノ規定以外ニ船員法(明治三二年法四七號)アリテ其公法上ノ關係ヲ定メ又船舶職員法(明治二九年法六八號)アリテ船舶ニ乗組マシムヘキ職員ノ資格ヲ定ム此法律ニ所謂船長トハ船舶職員ノ一階級ニシテ商法上ノ船長ト同義ナラス且船長ニ甲乙丙ノ三種アリ又此他海員懲戒法アリテ船員ノ懲戒ニ關スル規定ヲ爲セリ

商法中船員ニ關スル規定ハ主トシテ其私法上ノ關係ヲ定メ船員法ハ主トシテ公法上ノ關係ヲ定メタルモノナルモ二者ノ分界必スシモ明確ナラス立法論トシテハ船長以外ノ船員即チ海員ニ關スル規定ハ之ヲ何レカノ一法律ニ收容スルヲ便トス以下主トシテ商法規定ノ説明ヲ試ミ他ノ法律ニ及ハサルヲ原則トスヘシ

參考書——鹽田法學士船員論 *Perels in Z. f. H. R. 57 S. 336 ff.; Eloyet Guerrand.*

Des capitaines, matres et patrons.

第二節 船長

第一款 總論

(一) 船長トハ特定ノ船舶ノ乗組員ノ主長ニシテ其船舶ヲ指揮スル者ヲ謂フ船舶所有者自身カ船長タル場合所謂 *Schiffereeder* ト船舶所有者カ船長ヲ選任シタル場合所謂 *Sezschiffer* トアレトモ共ニ同シク船長タルコトヲ妨ケス唯船長ニ關スル特定ノ規定ニシテ專ラ後ノ場合ニ於ケル船長ノミニ適用セラルヘキモノアルノミ而シテ其選任セラレタル船長ハ或ハ船舶共有者ノ一人タルコトアル *(capitaine copropriétaire)* 或ハ其船舶ヲ有スル會社ノ社員又ハ株主タルコトアリ得ヘシト雖モ是等ハ船長トシテ適用ヲ受クル法規ニ何等ノ差異ヲモ生セシムルコトナシ

(二) 船長ハ一船ノ指揮者トシテ必ス存在セサルヘカラス故ニ船長カ已ムコトヲ得サル事由ニ因リテ自ラ船舶ヲ指揮スルコト能ハサルトキハ法令ニ別段ノ

所有者ニ關シテ
所有者ニ非ル場合

並行

ハ、在船者ニ關シテ

ハ、會社ノ役員ニ關シテ

ハ、株主ニ關シテ

船長ニ代ハ
リテ其職務
ヲ行フ者

民法第六百二十五條第二項ノ規定ニ依レハ船舶所有者ト船長トノ間ニ雇
傭關係アル場合ニ於テハ船長ハ船舶所有者ノ承諾アルニ非サレハ他人ヲシテ
自己ニ代ハラシムルコトヲ得サルモノナレトモ此規定ハ本條ノ場合ニ其適用
ヲ除外セラルルモノト解スヘシ又船長カ死亡シタルトキ船舶ヲ去リタルトキ
又ハ之ヲ指揮スルコト能ハサルニ至リタル場合ニ於テ他人ヲ選任セサルトキ
運航ニ從事スル海員ハ其職掌ノ順位ニ從ヒテ船長ノ職務ヲ行フベキモノト
ス(船員法二五)

船長タルノ
資格

船長ノ資格
及上級ノ職務

定アル場合ヲ除ク外他人ヲ選任シテ自己ノ職務ヲ行ハシムルコトヲ得此場合
ニ於テハ船長ハ其選任ニ付キ船舶所有者ニ對シテ其責ニ任スヘキモノトス(五
六〇)民法第六百二十五條第二項ノ規定ニ依レハ船舶所有者ト船長トノ間ニ雇
傭關係アル場合ニ於テハ船長ハ船舶所有者ノ承諾アルニ非サレハ他人ヲシテ
自己ニ代ハラシムルコトヲ得サルモノナレトモ此規定ハ本條ノ場合ニ其適用
ヲ除外セラルルモノト解スヘシ又船長カ死亡シタルトキ船舶ヲ去リタルトキ
又ハ之ヲ指揮スルコト能ハサルニ至リタル場合ニ於テ他人ヲ選任セサルトキ
運航ニ從事スル海員ハ其職掌ノ順位ニ從ヒテ船長ノ職務ヲ行フベキモノト
ス(船員法二五)

(三) 船長タルノ資格ニ付テハ船舶職員法ニ規定アリテ海技免狀ヲ有スル者タ
ルコトヲ必要トス其海技免狀ノ種類ハ航路ノ種類遠洋近海沿海汽船帆船ノ區
別及ヒ船舶ノ大小ニ依リテ一定セス(同法四及ヒ附屬第一號表)

(四) 船長ハ一船ノ指揮者トシテ公法上ノ職務ヲ有スルト同時ニ之ニ伴フ公法
上ノ權力(Schiffsewalt)ヲ有シ官吏ニ類似シタル地位ニ立ツモノナリ然レトモ之

ヲ以テ真正ナル官吏ナリト云フヲ得ス今其公法上ノ職務權限ノ主ナルモノヲ
舉クレハ次ノ如シ

- イ 船長ハ海員ヲ指揮監督シ及ヒ船中ニ在ル者ニ對シ其職務ヲ行フニ必要
ナル命令ヲ爲スコトヲ得(船員法一三)
- ロ 船長ハ海員ヲ懲戒シ且海員又ハ旅客其他船中ニ在ル者ノ所持スル危險
物ヲ保管又ハ放棄シ又ハ其者ノ身體ヲ拘束スルコトヲ得船長ノ命令ニ服
從セサル者アル場合ニ於テ必要ト認ムルトキハ船長ハ海軍ノ艦船地方官
廳又ハ管海官廳ニ援助ヲ求ムルコトヲ得(船員法三六乃至四五)
- ハ 海船内ノ犯罪ニ付テハ船長ニ於テ司法警察ノ職務ヲ行フ(刑訴法四八)
- ニ 航海中ニ子ノ出生又ハ死亡者アリタルトキハ船長ハ航海日誌ニ法定ノ
事項ヲ記載シ且船舶カ港ニ著シタル場合ニ於テ其航海日誌ノ謄本ヲ市町
村長又ハ大使公使若クハ領事ニ發送スルコトヲ要ス(戶籍法七五、一二三)

第二款 船長ノ職務及責任

船長ノ職務
及ヒ責任

船員 船長

刑訴法
戶籍法上

船長ノ責任

(一) 船長ハ其職務ヲ行フニ付キ注意ヲ怠ラサリシコトヲ證明スルニ非サレハ船舶所有者、備船者、荷送人其他ノ利害關係人ニ對シテ損害賠償ノ責ヲ免ルルコトヲ得ス又船長ハ船舶所有者ノ指圖ニ從ヒタルトキト雖モ船舶所有者以外ノ者ニ對シテハ上述セル責任ヲ免ルルコトヲ得ス(五五八)

船長ハ其船舶所有者ニ對スル關係ニ於テハ契約上ノ義務ヲ負フヘキモ其他

ノ利害關係人ニ對シテハ不法行為ヲ爲シタル場合ノ外何等義務ヲ負フヘキ理

由ナシトシテハ船長ハ職務ハ船舶所有者以外ノ利害關係人ニ對シテモ重大ナ

ル利害關係ヲ有シ且船舶所有者ハ船長ノ職務上ノ行為ニ付キ制限セラレタル

責任ヲ負フニ過キササルヲ以テ前章五節參照法律ハ船長ヲシテ備船者、荷送人、荷

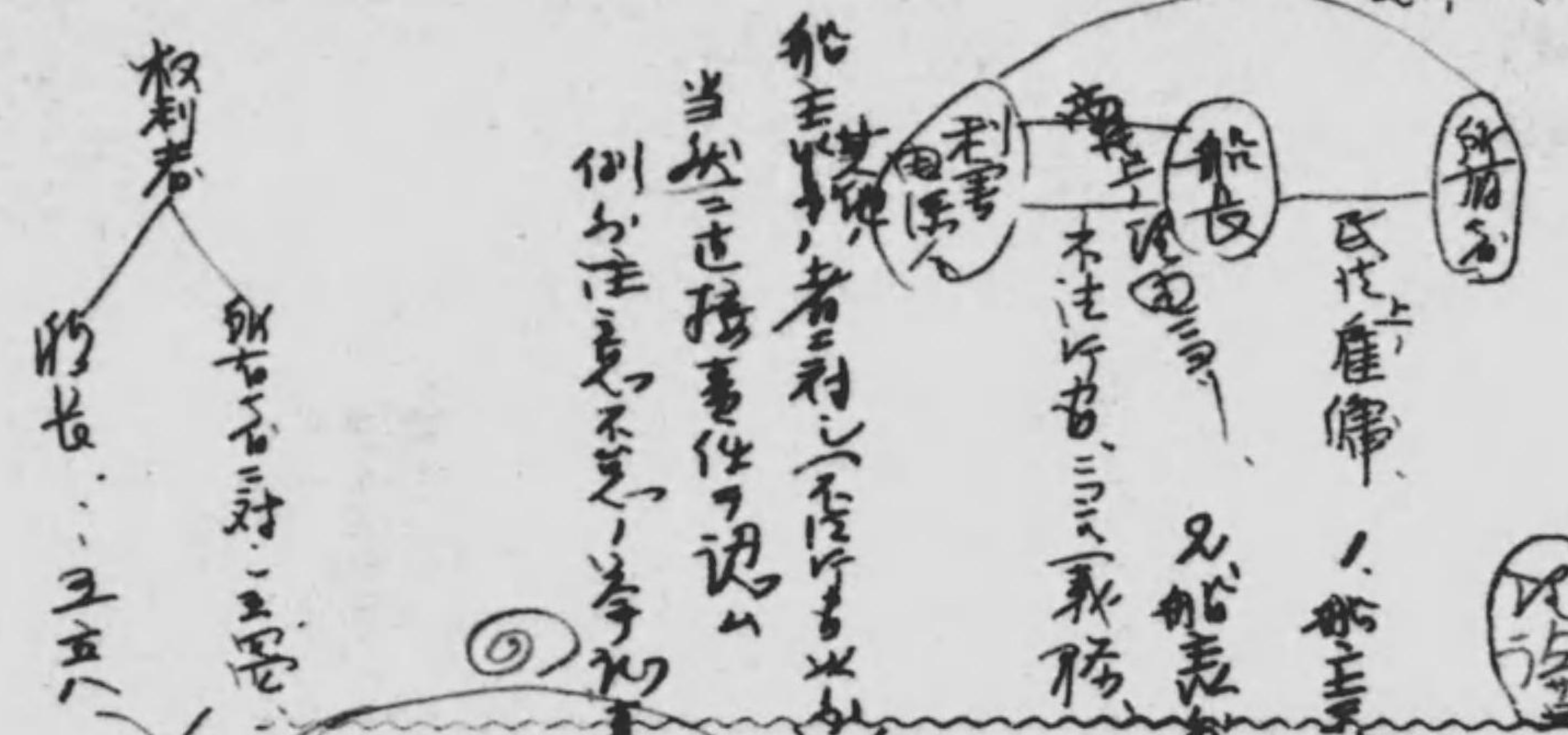
受人、旅客、海員等ノ利害關係人ニ對シテモ仍ホ其職務ノ執行ニ關シテ直接ニ責

任セシメタルモノナリ即チ本條ノ規定ニ依リ船長ニ負ハシムルニ其職務ヲ

怠リタル場合ニ於テ利害關係人ニ對シ損害ヲ賠償スルノ法律上ノ義務ヲ以テ

シ且其職務ヲ行フニ付キ注意ヲ怠ラサリシコトノ舉證ノ責任ヲ以テセルモノ

ト解セサルヘカラス但立法論トシテハ船長ヲ遇スルコト嚴酷ニ過クルノ嫌ナ



海員監督ノ責任

シトセサルヲ得ス(獨商五一、五一二參照)

(二) 海員カ其職務ヲ行フニ當リ他人ニ損害ヲ加ヘタル場合ニ於テ船長ハ監督

ヲ怠ラサリシコトヲ證明スルニ非サレハ損害賠償ノ責ヲ免ルルコトヲ得ス(五

五九)蓋シ船長ハ海員ノ雇入及ヒ雇止ヲ爲ス權限ヲ有シ之ヲ指揮監督スル者ナ

ルヲ以テ法律ハ海員ノ職務上ノ行為ニ付キ船長ニ其監督ヲ怠ラサリシ舉證ノ

責任ヲ負ハシメ第三者ノ利益保護ヲ計リタルモノトス而シテ本條ニ所謂其職

務ヲ行フニ當リトハ民法第四十四條ニ其職務ヲ行フニ付キトアリ又第七百十

五條ニ其事業ノ執行ニ付キトアルト同義ニ解シテ可ナリ又船長ノ休養時間中

ニ生シタル海員ノ過失ニ付テモ本條ノ適用アルコトハ大審院ノ認メタル所ナ

リ(民事判決録一五輯五九六頁)

(三) 船長ハ發航前船舶ノ航海ニ支障ナキヤ否ヤ其他航海ニ必要ナル準備ノ整

頓セルヤ否ヤヲ検査スルコトヲ要ス(五六一)

船舶ノ航海ニ支障ナキヤ否ヤトハ船舶ノ Seetüchtigkeit, navigabilität

(seaworthiness) ヲ有スルヤ否ヤト云フト同シキモノアルヘシ(五九一、五九二)等及

船員 船長

船舶ノ航海ニ必要ナル準備ノ整頓

ヒ獨商五一三參照船舶カ航海ニ堪フルトハ航海通常生スルコトアルヘキ危険ニ堪ヘ安全ニ目的地ニ達スヘキ状態ヲ謂フ其他航海ニ必要ナル準備ノ整頓セルヤ否ヤトハ例ヘハ航海ニ必要ナル器具類、食料品、飲用水、燃料等ノ十分ニ設備セラレタリヤ否ヤ積荷ノ積載カ適當ナリヤ否ヤ出航ニ必要ナル書類(五六二)ノ準備アリヤ否ヤ等ヲ謂フ

船長カ本條ニ定メタル検査ヲ爲サシテ發航ヲ爲シタルトキハ罰金ノ制裁ヲ受クヘシ(船員法五〇・一號)

(四) 船長ハ一、船舶國籍證書二、海員名簿三、屬具目錄四、航海日誌 (Schiffsgebuch, livre de bord, official log book) 五、旅客名簿六、運送契約及ヒ積荷ニ關スル書類七、稅關ヨリ交付シタル書類ヲ船中ニ備ヘ置クコトヲ要ス但屬具目錄、航海日誌及ヒ旅客名簿ハ外國ニ航行セサル船舶ニ限リ命令ヲ以テ之ヲ備フルコトヲ要セサルモノト定ムルコトヲ得(五六二)

上述セル書類中船舶國籍證書ノ様式ハ船舶法施行細則第三號書式ニ又海員名簿乃至旅客名簿ノ四書類ノ様式ハ明治三十二年遞信省令第十九號(明治三五

年同省令四八號、明治四三年同省令四六號、大正二年同省令六三號ヲ以テ一部改正ニ於テ之ヲ定ム又沿海航路ノミヲ航行スル船舶ニ在テハ旅客名簿ヲ備ヘサルコトヲ得前掲遞信省令一九號二條)

船長カ正當ノ理由ナクシテ上述セル書類ヲ船中ニ備ヘサルトキ若クハ之ヲ毀棄シタルトキ又ハ是等ノ書類ニ記載スヘキ事項ヲ記載セス若クハ不正ノ記載ヲ爲シタルトキハ禁錮又ハ罰金ノ制裁ヲ受クヘシ(船員法四九)

(五) 船長ハ已ムコトヲ得サル場合ヲ除ク外自己ニ代ハリテ船舶ヲ指揮スヘキ者ニ其職務ヲ委任シタル後ニ非サレハ荷物ノ船積及ヒ旅客ノ乗込ノ時ヨリ荷物ノ陸揚及ヒ旅客ノ上陸ノ時マテ其指揮スル船舶ヲ去ルコトヲ得ス(五六三)若シ此義務ヲ怠リタルトキハ罰金ノ制裁ヲ受クヘシ(船員法五〇・二號)

(六) 船長ハ航海ノ準備カ終ハリタルトキハ遲滞ナク發航ヲ爲シ且必要アル場合ヲ除ク外豫定ノ航路ヲ變更セスシテ到達港マテ航行スルコトヲ要ス(五六四) 豫定ノ航路ノ變更ハ保險關係ニ重大ナル影響ヲ及ホスモノタリ(六六三)又本條ニ必要アル場合トハ避難其他事實上必要アル場合ノ外人命救助ノ如ク法律

上必要アル場合ヲモ包含スルモノトス(船員法二一、五四參照)
船長カ豫定ノ航路ヲ變更セサルノ義務ヲ怠リタルトキハ罰金ノ制裁ヲ受ク
ヘシ(船員法五〇、四號)

(七) 船長カ其職務ヲ怠リタル場合ニ於テ特定ノ條項ニ觸ルルトキハ海員懲戒
法ニ依リテ懲戒ヲ受クヘシ其懲戒ハ免狀行使ノ禁止、停止及ヒ譴責ノ三種ニシ
テ刑罰ニ非ス海員審判所ノ審判ニ依リテ其處分ヲ爲スヘキモノタリ

第三款 船長ノ權限

(一) 船長ハ航海中最モ利害關係人ノ利益ニ適スヘキ方法ニ依リテ積荷ノ處分
ヲ爲スコトヲ要ス利害關係人ハ船長ノ行爲ニ因リ其積荷ニ付テ生シタル債權
ノ爲メ之ヲ債權者ニ委付シテ其責ヲ免ルルコトヲ得但利害關係人ニ過失アリ
タルトキハ此限ニ在ラス(五六五)

船長カ航海中ニ積荷ノ處分ヲ爲スノ必要ヲ生スルハ例ヘハ航海中ニ戰爭ア
リテ積荷カ戰時禁制品ト爲リタル場合又ハ海難ノ原因ニ因リ積荷ニ損害ヲ

船長ニ對ス
ル懲戒處分

船長ノ權限

積荷ノ處分

積荷委付

生シタル場合等ニ於テ之ヲ中途ニ陸揚シテ保存スルカ又ハ賣却スルノ類ヲ謂
フ

積荷ノ利害關係

本條ノ規定ニ依リ船長ハ一方ニ於テ最モ利害關係人ノ利益ニ適スヘキ方法
ヲ爲スコトヲ要ス利害關係人ハ船長ノ行爲ニ因リ其積荷ニ付テ生シタル債權
ノ爲メ之ヲ債權者ニ委付シテ其責ヲ免ルルコトヲ得但利害關係人ニ過失アリ
タルトキハ此限ニ在ラス(五六五)

船長ノ權限

本條ノ規定ニ於テ積荷ノ利害關係人ニ委付權ヲ與ヘタル理由ハ蓋シ積荷ノ
處分ニ關スル船長ノ義務及ヒ權限ハ法律カ積荷ノ利害關係人ヲ保護スル爲メ
ニ特ニ認メタルモノナルヲ以テ其處分ノ結果却テ損夫ヲ生セシムルカ如キコ
トナカラシメ以テ首尾一貫ヲ計レルニ外ナラス而シテ此委付ノ效力及ヒ性質
ニ至テハ畧ホ船舶所有者ノ委付ニ付テ記述シタル所ト同シキヲ以テ其説明ヲ
省畧スヘシ

效力性質

行便期間等ハ何?

委付

省畧スヘシ

船員 船長

(二) 船長ノ代理權ニ加ヘタル制限ハ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス(五六七)

船長ハ船舶所有者ノ受任者トシテ代理權ヲ有スルモノニシテ即チ船舶所有者ノ委任代理人ニ外ナラサレトモ法律ハ恰モ支配人ノ代理權(三〇)ニ於ケルト同シク船長ノ代理權ニ法定ノ範圍ヲ附シ之ニ加ヘタル制限ヲ以テ有效ニ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルモノト爲シ以テ取引ノ安全ヲ保護セルモノナリ

船長ノ代理權ノ範圍ヲ規定スルニ付キ各國法ノ立法主義ハ大體ニ於テ之ヲ三分スルコトヲ得ヘシ(Boyens I. S. 366 Ann. 佛法系ノ法律ハ船舶所有者又ハ其代理人ノ所在地ナルト否トニ依リテ區別シ船長ハ其所在地ニ於テハ其者ノ同意ナクシテ行爲ヲ爲スコトヲ得サルモノトス(佛商二三二 Lyon-Caen nos 183 et

又英法ニ於テハ之ニ反シテ行爲ノ種類ニ依リテ區別シ船長ハ或種類ノ行爲ヲ爲ス權限ノミヲ有スルモノトス(Carvers Sec. 43)是等ノ主義ニ對シ獨法ニ於テ爲ス權限ノミヲ有スルモノトス(船籍港ナルト否トニ依リテ區別シ船籍港外ニ於ケル船長ノ權限ハ頗ル廣ク我商法亦此主義ヲ採レリ唯獨法ニ於テハ船籍港(Heimathafen)以

五三六条ニ依
船舶所有權ノ範圍

船舶

代理

船長

代理人ノ所在地

船籍港

船長ノ權限

爲ス權限ノミヲ有スルモノトス
船籍港ナルト否トニ依リテ區別シ
船籍港外ニ於ケル船長ノ權限ハ頗ル廣ク
我商法亦此主義ヲ採レリ唯獨法ニ於テハ船籍港(Heimathafen)以

船籍港外ニ於ケル代理權ノ範圍

一 特定船舶ニ對シテ
二 特定航海ニ對シテ

外ニ登録港(Registerhafen)ヲ認メ形式的ノ登録アル港ト眞ニ船舶ノ本據地ト目スヘキ港トハ必スシモ一致セサルモノト爲セルカ故ニ其立法主義ハ適當ナルモ我法律上ニ於テハ此區別ナク船籍港ハ動モスレハ形式上ノ登録港タルノ傾向アルヲ以テ此主義ハ實際上其長所ヲ失ヘルモノナシトセザルナリ

(三) 船籍港外ニ於テハ船長ハ航海ノ爲メニ必要ナル一切ノ裁判上又ハ裁判外ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有ス(五六六・一)

航海ノ爲メニ必要ナル行爲トハ船長ノ指揮スル特定ノ船舶ニ付キ之ヲ言フモノナルコト明白ナリ又其所謂航海トハ現ニ爲ス特定ノ航海(一)ヲ指稱ス航海ノ爲メ必要ナル裁判外ノ行爲トハ例ヘハ船員ノ雇入雇止水先人ノ使用船舶ノ修繕ニ關スル行爲飲料水食料品燃料等ノ買入船舶ノ修繕ノ契約(二)救助ノ契約其他航海ノ爲メニスル各種ノ私法上ノ行爲ヲ謂フ但保險契約ハ航海ノ爲メ必要ナルモノト云フヘカラス又裁判上ノ行爲トハ即チ訴訟行爲ヲ指稱セルモノトス

茲ニ所謂航海トハ船舶カ船籍港ヲ發シテ船籍港ニ復歸スルマデノ航海ヲ指スモノニシ

テ或港ヨリ或港ニ至ル特定ノ運送航海ヲ謂フモノニ非ス船長ハ船籍港ニ復歸スルマテノ航海ノ爲メニ必要ナル一切ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有スルモノトス(大審院民事判決録一八輯二〇一頁)

(註二) 船舶ノ堪航能力ヲ補充スル爲メ修繕ヲ爲ス行爲ハ航海ノ爲メニ必要ナル行爲ナリトノ大審院ノ判決アリ(民事判決録一八輯二〇一頁)

上述セルカ如ク船長ノ權限ハ廣大ナレトモ特定ノ重要ナル行爲ヲ爲スニ付テハ制限ナキコトヲ得ス即チ船長ハ船舶ノ修繕費救助料其他航海ヲ繼續スルニ必要ナル費用ヲ支辨スル爲メニ非サレハ左ニ掲ケタル行爲ヲ爲シ得サルモノトス(五六八・一)

- 一 船舶ヲ抵當ト爲スコト
- 二 借財ヲ爲スコト(註三)
- 三 積荷ノ全部又ハ一部ヲ賣却又ハ質入スルコト

(註三) 航海ノ繼續ニ必要ナル費用ノ立替ヲ受ケタル場合ニ於テ其立替金ヲ以テ消費貸借ノ目的ト爲スコトヲ約スルハ船長ノ權限ニ屬セサル旨ノ大審院判決アレトモ余ハ其當否ヲ疑フ(民事判決録一四輯四六一頁)

航海ノ繼續ニ必要ナル費用ヲ支辨スル爲メニ非サレハ左ニ掲ケタル行爲ヲ爲シ得サルモノトス(五六八・一)

船長カ船舶所有者ノ代理人トシテ之ヲ爲ス場合ヲ謂フ船舶所有者カ法律ノ與スル權限ニ依リ他人ノ積荷ヲ處分スル場合ナレバ以テ損害賠償ノ問題ヲ生スヘシ是レ次ニ述フル第五百六十八條第二項ノ規定アル所以ナリ故ニ此場合ハ第五百六十五條ニ於テ船長カ積荷ノ利害關係人ノ代理人トシテ積荷ヲ處分スル場合ヲ規定セルモノト區別スルコトヲ要ス(五六八・一項三號但書)

茲ニ積荷ノ全部又ハ一部ヲ賣却又ハ質入ストアルハ船長カ船舶所有者ノ代理人トシテ之ヲ爲ス場合ヲ謂フ船舶所有者カ法律ノ與スル權限ニ依リ他人ノ積荷ヲ處分スル場合ナレバ以テ損害賠償ノ問題ヲ生スヘシ是レ次ニ述フル第五百六十八條第二項ノ規定アル所以ナリ故ニ此場合ハ第五百六十五條ニ於テ船長カ積荷ノ利害關係人ノ代理人トシテ積荷ヲ處分スル場合ヲ規定セルモノト區別スルコトヲ要ス(五六八・一項三號但書)

上述セル規定ニ依リ航海ヲ繼續スルニ必要ナル費用ヲ支辨スル爲メニハ船長ハ積荷ノ全部又ハ一部ヲ賣却又ハ質入スルコトヲ得ヘシト雖モ船舶所有者カ積荷ノ利害關係人ニ對シ之ニ因リテ生シタル損害ヲ賠償セサルヘカラサルハ事理ノ當然ナリ法律ハ其賠償額ニ付キ規定ヲ爲シ其金額ハ積荷ノ到達スヘカリシ時及ヒ港ニ於ケル價格ニ依リ之ヲ定ムヘク唯積荷ノ處分セラレタル爲メ支拂フコトヲ要セザリシ費用例ヘハ陸揚ノ費用關稅ノ如キハ之ヲ控除スヘキモノトセリ(五六八・二)而シテ此規定ニ付キ疑ヲ生スルハ若シ積荷ノ賣却ニ因リテ得タル金額カ此規定ニ依ル價格ニ超過シタルトキハ船舶所有者ハ其差額

船員 船長

五六八条ニ依リ積荷ノ全部又ハ一部ヲ賣却又ハ質入スルコトヲ得ヘシト雖モ船舶所有者ハ其差額ヲ支拂フコトヲ要セザリシ費用例ヘハ陸揚ノ費用關稅ノ如キハ之ヲ控除スヘキモノトセリ(五六八・二)而シテ此規定ニ付キ疑ヲ生スルハ若シ積荷ノ賣却ニ因リテ得タル金額カ此規定ニ依ル價格ニ超過シタルトキハ船舶所有者ハ其差額

ヲ利得スヘキモノナリヤ否ヤノ點ニ在リ獨商法六一二ハ明文ヲ以テ賣却ニ因
リテ得タル金額カ多キトキハ其金額ヲ賠償スヘキモノト爲セリ我商法ニハ佛
商法二三四ト同シク明文ノ規定ナシト雖モ船舶所有者ハ不當ノ利得ヲ受クヘ
キ理由ナケレハ同一結論ヲ生セサルヘカラス (Lyon-Caen no. 586; Danjon no. 563;
Jacobs I no. 384)

以上述ヘタル所ノ外船舶港外ニ於テ船舶カ修繕スルコト能ハサルニ至リタ
ルトキハ船長ハ管海官廳ノ認可ヲ得テ之ヲ競賣スルコトヲ得ヘシ(五七〇)而シ
テ如何ナル場合ニ於テ船舶カ修繕スルコト能ハサルニ至リタルモノナリヤノ
疑ヲ決スル爲メ法律ハ左ノ場合ニ於テハ修繕スルコト能ハサルニ至リタルモ
ノト看做セリ

- 一 船舶カ其現在地ニ於テ修繕ヲ受クルコト能ハス且其修繕ヲ爲スヘキ地
ニ到ルコト能ハサルトキ
- 二 修繕費カ船舶ノ價額ノ四分三ニ超ユルトキ但其價額ハ船舶カ航海中毀
損シタル場合ニ於テハ其發航ノ時ニ於ケル價額トシ其他ノ場合ニ於テハ

船舶港ニ於
ケル代理權
ノ範圍

積荷は航海
ノ用ニ供ス
ル權限

事案トシテ
事案トシテ
事案トシテ

船長ト船舶
所有者トノ
關係
船長ノ選任

船舶所有者

其毀損前ニ有セシ價額トス(五七一)

(四) 船舶港ニ於テハ船長ハ特ニ委任ヲ受ケタル場合ヲ除ク外海員ノ雇人及ヒ
雇止ヲ爲ス權限ノミヲ有ス(五六六二)

(五) 船長ハ航海ヲ繼續スル爲メ必要ナルトキハ積荷ヲ航海ノ用ニ供スルコト
ヲ得此場合ニ於ケル船舶所有者ノ積荷ノ利害關係人ニ對スル損害賠償額ニ付
テハ既ニ述ヘタル積荷ノ全部又ハ一部ノ賣却又ハ質入ノ場合ニ關スル損害賠
償額ノ規定即チ第五百六十八條第二項ノ規定ヲ準用スルモノトス(五七二)

茲ニ所謂積荷ヲ航海ノ用ニ供ストハ積荷ニ付キ事實上ノ處分ヲ爲スノ旨趣
ニシテ法律行爲ヲ爲スノ意味ニ非ス例ヘハ航海中ニ石炭カ盡キタル場合ニ於
テ積荷ノ石炭ヲ燃料ニ供スルカ如キ又ハ食料品不足シタル場合ニ於テ積荷ノ
食料品ヲ旅客又ハ船員ノ用ニ供スルカ如キヲ謂フ

第四款 船長ト船舶所有者トノ關係

(二) 船長ノ選任ハ原則トシテハ船舶所有者之ヲ爲スヘキモノタリ船舶共有ノ

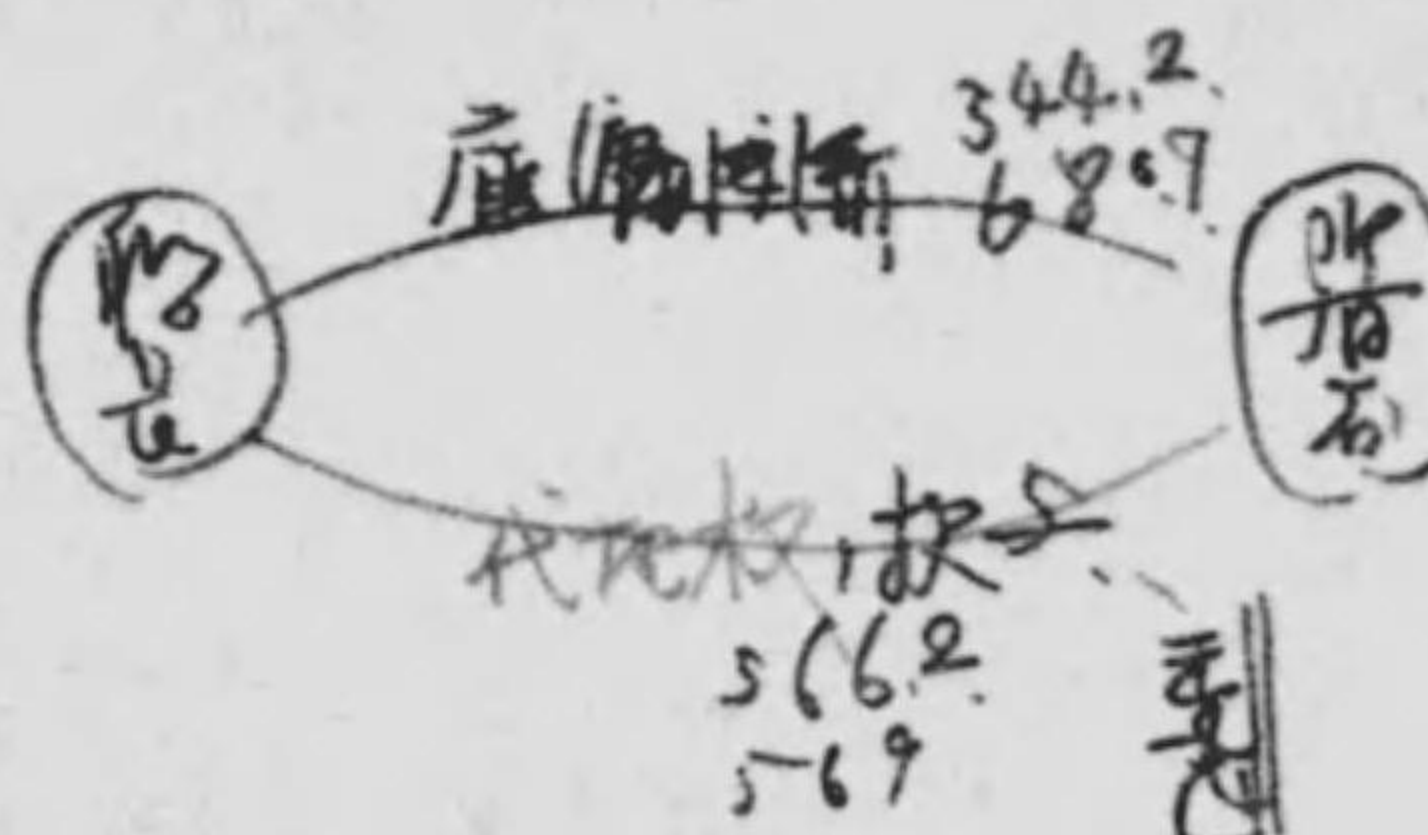
船員 船長

船主代理人

借借人

船主代理人

船主代理人



船主代理人

場合ニ於テハ船舶管理人カ共有者ヲ代表シテ之ヲ爲スヘキモノトス(五五三)又船舶カ借借人ニ依リテ利用セラルルトキハ船長ノ選任ハ船舶借借人之ヲ爲スモノニシテ此場合ニ於テハ船長ハ船舶借借人ニ對シテ船舶所有者ニ對スルト同一ノ權利義務ヲ有スルモノタリ(五五七-一)

(二) 船舶所有者又ハ船舶借借人ト船長トノ間ニ於ケル關係ハ(雇傭及ヒ委任ノ併合セルモノナルコト主人ト支配人トノ間ニ於ケル關係ト同シ) (Lyon-Caen IV nos. 496 et suiv.; Cresp-Laurin I p. 456 et 605; De Valroger I no. 285; Danjon II no. 419) 船長ハ勞務ニ服スル者ナルカ故ニ船舶所有者ト雇傭關係ニ立ツモノニシテ此事ハ法律ノ明カニ認ムル所ナリ(五四四-二、六八〇七號) 又船長ハ船舶所有者ニ代ハリテ法律行爲ヲ爲ス權限ヲ有スルモノナレハ此二者間ニハ代理權授與契約ナカアルヘカラス(五六六-二、五六九參照) 即チ法律ハ委任ニ關スル規定ノ此場合ニ適用セル契約(註一)ニシテ船長ハ船舶所有者又ハ船舶借借人ノ委任代理人ナリ(獨逸法ノ解釋トシテハ委任ト雇傭トノ差異ハ其無償ナルト有償ナルトニ在リ故ニ

船長カ無償ニテ任務ニ服スル例外ノ場合ニハ其選任ハ委任契約ニシテ其有償ナル通常ノ場合ニハ雇傭契約ナリト云フヲ正當トス然レトモ此說ハ我法律ノ解釋トシテハ之ヲ採ルヘカラス

(註一) 此說ハ代理權ヲ有スル商業使用人ト主人トノ間ノ關係ニ付キ余ノ從來主張セル所ナリ(拙著商法原論二四九頁以下蓋シ代理權ノ授與ハ純然タル委任契約ニ因ルヘキモノト解スルハ學理上不當ナレトモ我法律ノ解釋上代理權ノ授與アル場合ニ於テハ本人ト代理人トノ間ニ委任ニ關スル規定ノ適用アルモノト觀察スルコトヲ要スルモノタリ

上述セルカ如ク船長ハ船舶所有者又ハ船舶借借人トノ間ニ雇傭及ヒ委任ノ併合セル關係ニ立ツヲ以テ此二契約ニ關スル規定ハ當然其間ニ適用アルモノトス尙ホ商法ハ船長ノ報告及ヒ計算ノ義務ニ關シ民法第六百四十五條ニ對スル特別規定ヲ設ケ船長ハ遲滯ナク航海ニ關スル重要ナル事項ヲ船舶所有者ニ報告スルコトヲ要スルモノトシ又船長ハ每航海ノ終ニ於テ遲滯ナク其航海ニ關スル計算ヲ爲シテ船舶所有者ノ承認ヲ求メ又船舶所有者ノ請求アルトキハ何時ニテモ計算ノ報告ヲ爲スコトヲ要スルモノトス(五七三)

(三) 船長カ特ニ委任ヲ受ケスシテ航海ノ爲メニ費用ヲ出タシ又ハ債務ヲ負擔

船主代理人
一 民法 雇傭 委任
二 五七三 參照

シタルトキハ船舶所有者ハ船長ニ對シテ第五百四十四條ニ定メタル委付權ヲ行フコトヲ得ヘシ(五六九)蓋シ此場合ニ於テハ船長ハ事務管理ヲ爲シタルモノナルヲ以テ法律ハ船舶所有者ニ委付權ヲ與ヘタルナリ(五四四ニ參照)而シテ本條ノ規定ハ船長ノ事務管理ノ場合ニ關スレトモ船長以外ノ者例ヘハ領事又ハ船長以外ノ乗組員等ノ事務管理ニ付テモ亦本條ノ規定ノ類推適用アリト解スヘキナリ(Ehrenberg, Beschränkte Haftung S. 201; Schaps § 532 Anm. 5)船舶賃借人カ本條規定ノ場合ニ於テ亦船長ニ對スル委付權ヲ有スルコトハ言ヲ竣タサル所ナルヘシ(五五七ニ參照)

船長ノ解任

(四) 船舶所有者ハ何時ニテモ船長ヲ解任スルコトヲ得(五七四ニ)蓋シ船長ト船舶所有者トノ契約關係ノ存續期間ハ契約ニ依リテ定メラルヘク或ハ一航海毎ニ或ハ期間ヲ定メテ契約ヲ爲スヲ常トス然レトモ船長ノ權限ハ廣汎ニシテ其任務ハ重大ナルカ故ニ船舶所有者ハ契約ヲ以テ期間ヲ定メタルト否トヲ問ハス之ヲ不適任ナリトスルトキハ何時ニテモ船長ヲ解任スルコトヲ得サルヘカラス是レ本條第一項ノ規定アル所以ナリ(民六二六(六五)參照)

本條第一項ノ規定アル所以ナリ

船舶所有者ハ上述セル理由ニ因リ解任權ヲ有スト雖モ法律ハ船長ノ保護ノ爲メニ左ノ規定ヲ爲セリ

一 船長カ正當ノ理由ナクシテ解任セラレタルトキハ船舶所有者ニ對シ解任ニ因リテ生シタル損害ノ賠償ヲ請求スルコトヲ得(五七四ニ但書)

二 船長カ船舶共有者ナル場合ニ於テ其意ニ反シテ解任セラレタルトキハ他ノ共有者ニ對シ相當代價ヲ以テ自己ノ持分ヲ買取ルヘキコトヲ請求スルコトヲ得船長カ此請求ヲ爲サント欲スルトキハ遲滯ナク他ノ共有者又ハ船舶管理人ニ對シテ其通知ヲ發スルコトヲ要ス(五七四ニ三)蓋シ船舶共有者タル船長ハ其船長ノ地位ニ在ルカ故ニ共有者タルコト多カルヘキヲ以テ法律ハ其解任ノ場合ニ於テ持分ノ強賣權ヲ認メタルナリ(持分強賣權ノ性質ニ付テハ一章六節三款ノ三參照)

上述セル規定中第一項ノ規定ハ船舶賃借人ニモ亦適用アルヘキモノナリ(五五七ニ)

(五) 船長ノ船舶所有者ニ對スル債權ハ一年ヲ經過シタルトキハ時効ニ因リテ

船長ノ權利ノ時効

消滅ス(五七五)故ニ給料、立替金等ノ請求權ハ此短期時効ニ因リテ消滅スヘキモ
ノタリ尙ホ船舶賃借人ニ對スル船長ノ債權ニ付テモ亦同シ(五五七二)

海員

總論

海員ノ意義

第三節 海員

第一款 總論

船長
海員

海員ノ意義

(一) 海員トハ船長ヲ除キタル一切ノ乗組員ヲ謂フ(船員法二)故ニ甲板部、機關部
及ヒ事務部ノ總テノ部員ヲ包含スルモノニシテ(船員法施行細則二六單ニ船舶
運航ニ關スル勞務ニ服スル者ノミナラス醫員、看護人、料理人、給仕其他各種ノ勞
務ニ服スル者ヲ包含セルモノト解スヘシ而シテ其男子タルト女子タルトヲ問
ハサルヤ勿論ナリ

海員ハ海技免狀ヲ有スル者及ヒ之ニ準スヘキ事務長、醫師ノ類ト其他ノ一般
海員トニ分類スルコトヲ得ヘシ獨逸法ニ於テハ海員ヲ分テ高等海員即チ船舶
吏員(SchiffsOffiziere)ト通常海員(Schiffsmannschaft)ト爲シ(商四八一、獨船員法二)二者
間ニ於テ其權利義務ニ付キ多少ノ差異ヲ認メタリ是レ或ハ採用スヘキ立法例

海員ノ雇入
及ヒ其公認

タルヘキモ我法律上此ノ如キ區別ナシ
(二) 海員ハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ト雇傭關係ニ立ツ勞務者ナリ(五四四二
五五七二、五八四、六八〇七號參照)其雇入ハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ニ於テ自
ラ之ヲ爲スコトヲ得ヘキハ勿論船長モ亦之カ代理人トシテ其雇入又ハ雇止ヲ
爲スコトヲ得ヘシ(五六六)

海員雇入契約(Heuervertrag)ハ雇傭契約ナルヲ以テ諾成契約ナリ然レトモ別ニ
公認(Annustierung)ナル公法上ノ手續ヲ必要トス其方法ノ大體ヲ述ヘンニ海員ノ
雇入ヲ爲シタルトキハ船長ハ管海官廳ニ海員名簿ヲ提出シテ公認ヲ申請スル
コトヲ要ス管海官廳ハ海員名簿ニ記載シタル事項ヲ當事者雙方ニ讀聞カセタ
ル後之ニ署名捺印セシメ且之カ公認ヲ爲シテ船長ニ返付スヘキモノタリ(船員
法二六以下及ヒ五八、同施行細則二五以下)

公認ハ無知ノ海員ニ對シ契約ノ條項ヲ熟知セシメ之カ保護ヲ計ル爲メニ設
ケラレタル行政法上ノ制度タルニ過キス故ニ私法上ニ於ケル雇傭契約ノ成立
トハ何等交渉ナキモノトス然レトモ公認ハ船員法上必要ナル手續ニ屬スルヲ

公認

船員 海員

(五七六二)

海員ノ乗船義務ニ伴ヒテ其在船義務ヲ生ス而シテ海員カ此義務ニ違反シタルトキハ船長ハ乗船ヲ強制スルコトヲ得ヘシ(船員法四四四五)

海員方在船義務ニ違反シ二十四時間以上船中ニ在ラサルトキハ罰金ノ制裁ヲ受ク又脱船シタルトキハ禁錮ノ刑ヲ受クヘシ(船員法六四脱船(Desertion)トハ不法ニ契約關係ヲ終了セシムル目的ヲ以テ船中ヨリ脱出スルヲ謂フ獨船員法九三参照)尙ホ海員相黨與シテ脱船シタルトキハ懲役ノ刑ヲ受ク(船員法七二)又船舶ニ急迫ナル危険アルニ際シテ在船義務ニ違反シタルトキハ禁錮ノ刑ヲ受クヘシ(同法五五)

(三) 海員ハ船長ノ命令權ノ下ニ服シ懲戒ヲ受ク(船員法三六以下)又海員中運轉士機關士等ノ海技免狀ヲ有スル者ハ海員懲戒法ニ依リテモ懲戒ヲ加ヘラルヘシ(前節二款七参照)

第三款 海員ノ權利

海員ニ對スル懲戒處分

海員ノ權利

給料請求權

(一) 海員ハ雇傭契約ニ基キ報酬ヲ請求スル權利ヲ有セサルヘカラス其報酬ハ之ヲ給料(Honor, Gage, loyer, wage)ト云フ

給料ニ付テハ商法ハ民法ノ原則ニ對シ幾多ノ特別規定ヲ定メテ海員ノ保護ヲ計リタリ尙ホ昔時ニ在テハ船主及ヒ船員ハ共同シテ航海事業ニ與ルノ觀念ヲ以テ航海ニ因リ運送賃ノ收益アリタル場合ニ於テノミ船員カ其分配ニ與ルコトヲ得タレハ運送賃ハ給料ノ母ナリ(Fracht ist die Mutter der Gage)トノ原則行ハレタルモ近時ニ於テハ斯ル原則行ハルルコトナク船主ハ利益ノ有無ニ拘ハラス給料ヲ支拂フコトヲ要スルニ至レリ但特約ニ因リ運送賃取得ノ多寡ニ依リテ給料額ヲ増減スルカ如キハ固ヨリ妨ナキ所ナリ

海員ノ給料ニ關シ商法ノ定メタル特別規定次ノ如シ

イ **航海ニ付キ給料ヲ定メタル場合ニ於テ**

一 航海ノ日數ヲ延長シタルトキハ其不可抗力ニ因ルト否トヲ問ハス海員ハ其割合ニ應シテ給料ノ増加ヲ請求スルコトヲ得

二 不可抗力ニ因ラスシテ航海ノ里程ヲ延長シタルトキハ海員ハ其割合

船員 海員

ニ應シテ給料ノ増加ヲ請求スルコトヲ得若シ不可抗力ニ因リテ里程ノ延長アリタルトキハ何等請求權ヲ生セス

三 航海ノ日數又ハ里程ヲ短縮シタルトキハ海員ハ之ニ拘ハラズ給料ノ全額ヲ請求スルコトヲ得(五七九)

四 海員カ服役中不行跡其他重大ナル過失ニ因ラスシテ疾病ニ罹リ又ハ傷疾ヲ受ケタル場合ニ於テハ海員ハ契約上ノ服役ヲ終ハラサルモ其服役シタル期間ニ對スル給料ヲ請求スルコトヲ得但其職務ヲ行フニ因リテ疾病ニ罹リ又ハ傷疾ヲ受ケタルトキハ其給料ノ全額ヲ請求スルコトヲ得(五七八・二)

民法第六百二十四條ノ規定ニ依レハ勞務者ハ其約シタル勞務ヲ終ハリタル後又ハ報酬ヲ定ムル標準タル期間ヲ經過シタル後ニ非サレハ報酬ヲ請求スルコトヲ得サルモ此ノ如キハ海員ヲ保護スル所以ニ非サルヲ以テ本條ノ規定ヲ設ケタルナリ尙ホ以下數條ノ規定モ亦同一ノ理由ニ因リテ設ケラレタルモノトス

280554

● 海員カ就役ノ後死亡シタルトキハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ハ死亡ノ日マテノ給料ヲ支拂フコトヲ要ス(五八〇・一五五七・一)

ニ 船長カ第五百八十一條第一項第一號乃至第三號ノ理由又ハ海員ノ過失ニ因リ疾病ニ罹リ又ハ傷疾ヲ受ケ其職務ニ堪ヘサルニ至リタルノ理由ニ因リテ海員ヲ雇止メタルトキハ海員ハ其服役シタル期間ニ對スル給料ヲ請求スルコトヲ得又第四號及ヒ第五號ノ理由ニ因リ海員ヲ雇止メタルトキハ海員ハ其雇止ノ日マテノ給料ヲ請求スルコトヲ得(五八一・二及ヒ三)

ホ 海員カ(ニ)ニ掲ケタル事由ニ因ラスシテ雇止メラレタルトキハ其服役シタル期間ニ對スル給料ノ外一个月分ノ給料ヲ請求スルコトヲ得若シ雇入港外ニ於テ雇止メラレタルトキハ雇入港マテ歸航スルニ必要ナル期間ニ對スル給料ヲ請求スルコトヲ得(五八二)

ハ 第五百八十三條第一項ノ理由ニ因リ海員カ雇止ヲ請求シタル場合ニ於テハ其雇止ノ日マテノ給料ヲ請求スルコトヲ得(五八三・二)

ト 第五百八十七條第一項ノ規定ニ因リ海員ノ雇入契約カ終了シタル場合

船員 海員

食料供給請求權

治療及看護費用請求權

葬式費用請求權

雇入港マテ送還請求權

ニ於テハ海員ハ其契約終了ノ日マテノ給料ヲ請求スルコトヲ得(五八七・二)
(二) 海員ノ服役中ノ食料ハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ノ負擔トス(五七七・五五七・二)

食料ノ範圍ニ付テハ規定ナキモ海員名簿書式中ニ飲食物又ハ其代料ニ關スル記事ノ項目アルヲ以テ之ニ依リテ定メラルヘシ(明治三二年遞信省令一九號) 尙ホ英國商船條例、獨逸船員法中ニハ食料ニ關シ稍詳細ナル規定アリ

(三) 海員カ服役中不行跡其他重大ナル過失ニ因ラスシテ疾病ニ罹リ又ハ傷疾ヲ受ケタルトキハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ハ三ヶ月ヲ超エサル期間内ノ治療及ヒ看護ノ費用ヲ負擔ス(五七八・一、五五七・二)

(四) 海員カ其職務ヲ行フニ因リテ死亡シタルトキハ其葬式ノ費用ハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ノ負擔トス(五八〇・五五七・二)

(五) 第五百八十一條乃至第五百八十三條及ヒ第五百八十七條ノ場合ニ於テ海員ハ其雇入港マテノ送還(Zurückbeförderung, repatriement)ヲ請求シ得ル權利ヲ有ス又海員ハ其送還ニ代ヘテ其費用ヲ請求スルコトヲ得(五八八)此送還中ノ食料ハ

救助料分配請求權

海員ノ權利ノ時效

海員雇入契約ノ消滅

雇入契約消滅ニ關スル規定及ヒ雇止ノ公認

原因、解除、終止、雇止、公認、海員ノ雇入ニ付キ公認ヲ必要トスルト同シク雇止ニ付テモ亦公認(Abmusterung)ヲ必要トス此雇止ノ公認ハ真正ノ意義ニ於ケル雇止ノ場合ノミナラス契約消滅ノ總テノ場合ニ之ヲ爲スヘキモノニシテ海員ハ此公認ニ因リ船員法上

勿論船舶所有者又ハ船舶賃借人ノ負擔ニ歸スルモノト解スヘシ又送還ニ代フル費用ハ海員ノ地位ニ應シテ相當ノ金額タルヘキナリ
(六) 船舶所有者カ海難救助料ヲ取得スヘキトキハ海員ハ其分配ヲ請求スルコトヲ得ヘシ(六五二ノ七乃至六五二ノ一〇)
(七) 海員ノ船舶所有者又ハ船舶賃借人ニ對スル債權ハ一年ヲ經過シタルトキハ時效ニ因リテ消滅ス(五八九、五七五、五五七・二)

第四款 海員雇入契約ノ消滅

(一) 海員雇入契約ハ契約消滅ノ一般原因ニ因リテ消滅スヘク又雇傭契約ノ消滅ニ關スル民法ノ一般規定ハ其適用アルヘシト雖モ商法ハ別ニ幾多ノ特別規

船員 海員

船長カ履止
ヲ爲スコト
合得ヘキ場

ノ關係ニ於テ船員タル關係ヨリ離脱スヘキモノナリ(船員法二六以下、五八、同施行細則三三以下)然レトモ公認カ私法上ニ於テ契約消滅ノ要件タラサルノ理ハ雇入ノ公認ニ付テ説明シタル所ト同シ

(二) 船長ハ左ノ場合ニ於テハ海員ヲ雇止ムルコトヲ得(五八一・二)

一 發航前海員カ其職務ニ不適任ナルコトヲ認メタルトキ

二 海員カ著シク其職務ヲ怠リ又ハ其職務ニ關シ重大ナル過失アリタルト

キ

三 海員カ禁錮以上ノ刑ニ處セラレタルトキ

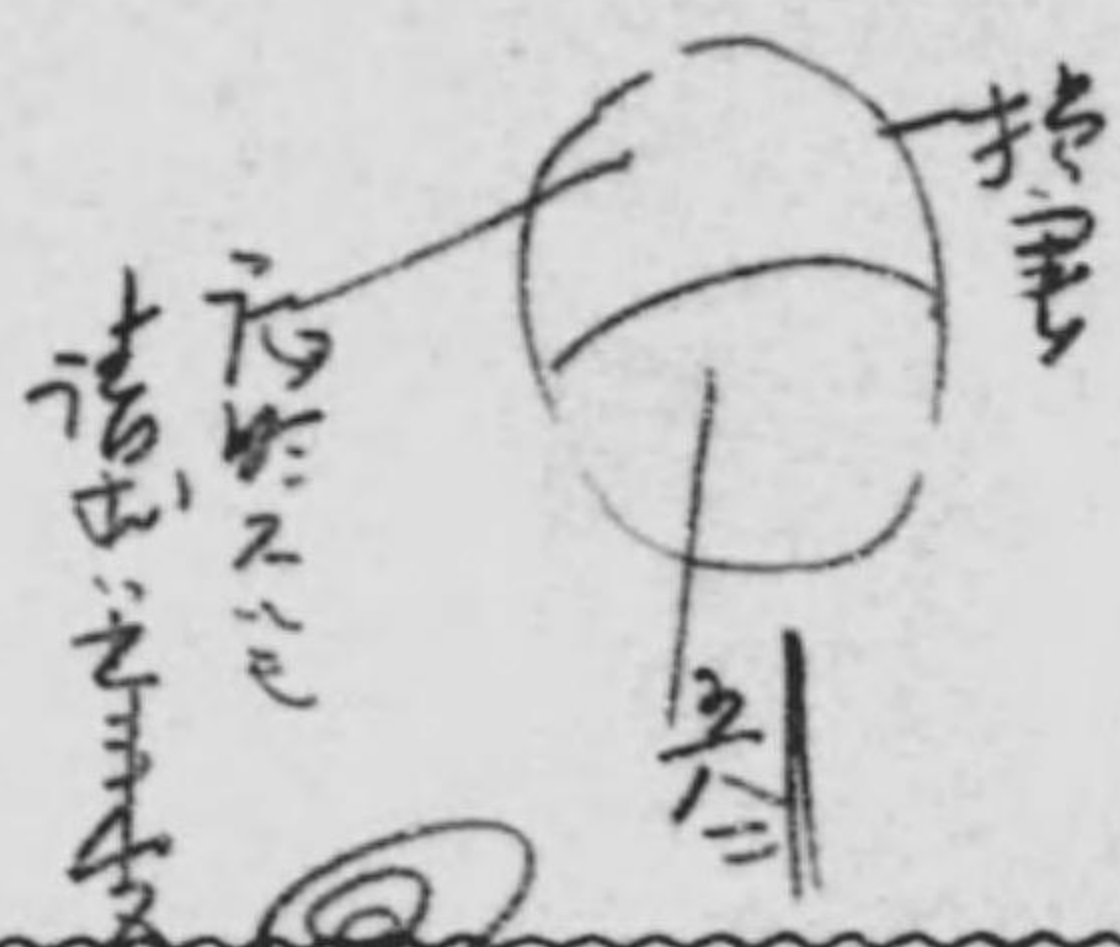
四 海員カ疾病ニ罹リ又ハ傷痍ヲ受ケ其職務ニ堪ヘサルニ至リタルトキ

五 不可抗力ニ因リ發航ヲ爲シ又ハ航海ヲ爲スコト能ハサルニ至リタルト

キ

尙ホ上述セル四ノ場合ニハ第五百七十八條ノ適用ヲ妨ケサルハ勿論ナリ又上述セル場合ニ於テ雇止メラレタル海員カ受クヘキ給料額及ヒ雇入港マテノ送還請求權ニ付テハ既ニ説明セル所ナリ(五八一・二及ヒ三)

正當ナル事由
由ナキ場合
ノ雇止



海員カ履止
ヲ請求スル
キコトヲ得ヘ
キ場合

(三) 海員ハ以上(二)ニ舉ケタル場合以外ニ於テモ之ヲ雇止ムルコトヲ得サルモノニ非ス然レトモ法律ハ(二)ニ舉ケタル場合ハ雇止ヲ爲スニ正當ナル事由アリト觀タルモノニシテ其他ノ場合ニ於テ之ヲ雇止メタルトキハ既ニ述ヘタル如ク海員ハ其服役シタル期間ニ對スル給料額ノ外一定ノ金額及ヒ雇入港マテノ送還ヲ請求スルコトヲ得ヘシ(五八二)

本條ノ規定ハ正當ナル事由ニ因ラスシテ雇止メラレタル場合ニ於ケル損害賠償額ヲ定メタルモノニシテ海員ハ損害ノ證明ヲ爲スコトナク當然其金額ノ請求ヲ爲スコトヲ得ヘキモノナリ然レトモ實際ニ於テ其以上ノ損害アリタルコトヲ證明スルコトニ因リテ其超過額ノ請求ヲ爲スコトヲ得サルモノト解スヘシ

(四) 海員ハ左ノ場合ニ於テハ其雇止ヲ請求スルコトヲ得(五八三・一)

一 船舶カ日本ノ國籍ヲ喪失シタルトキ

二 自己ノ過失ニ因ラスシテ疾病ニ罹リ又ハ傷痍ヲ受ケ其職務ニ堪ヘサルニ至リタルトキ

雇入期間ノ
定ナキ場合
ハ既ニ述ヘタル所ナリ

三 船長ヨリ虐待ヲ受ケタルトキ
是等ノ場合ニ於テ請求スルコトヲ得ヘキ給料及ヒ雇入港マテノ送還ニ付テ
ハ既ニ述ヘタル所ナリ(五八三)尙ホ上述セル第二ノ場合ニモ第五百七十八條
ノ適用ヲ妨ケサルモノタリ

(五) 雇入期間ノ定ナキトキハ海員ハ特約アル場合ヲ除ク外船舶カ安全ニ碇泊
シ且積荷ノ陸揚及ヒ旅客ノ上陸カ終ハリタル後ニ非サレハ其雇止ヲ請求スル
コトヲ得ス(五八六)

本條ハ民法第六百二十七條第一項ニ對スル特別規定ニシテ船舶ノ運航上必
要ナル制限ヲ定メタルモノナリ又第五百八十三條ノ規定ニ依リテ雇止ヲ請求
スル場合ニハ本條ノ適用ナキモノト解シテ可ナリ

(六) 海員ノ雇入契約ハ左ノ事由ニ因リテ終了ス(五八七二)

- 一 船舶カ沈没シタルコト(註一)
- 二 船舶カ修繕スルコト能ハサルニ至リタルコト(五七一參照)
- 三 船舶カ捕獲セラレタルコト

雇入期間ノ
制限

(註一) 茲ニ所謂沈没トハ容易ニ引揚ケルコトヲ得サル程度ノ沈没 (Foundering at sea) ナ指シ容易
ニ引揚ケルコトヲ得ヘキ程度ノ沈没 (Submerison) ナ含マサルモノト解スヘシ

尙ホ上述セル雇入契約終了ノ場合ニ於テ海員カ請求スルコトヲ得ヘキ給料
額及ヒ雇入港マテノ送還ニ付テハ既ニ述ヘタル所ナリ(五八七二)

(七) 雇入期間ノ滿了モ亦契約終了ノ原因タリ但民法第六百二十九條ノ適用ヲ
妨ケス而シテ商法ハ雇入期間ニ關シテ特別規定ヲ設ケ海員ノ雇入期間ハ一年
ヲ超ユルコトヲ得サルモノトシ若シ之ヨリ長キ期間ヲ以テ海員ヲ雇入レタル
トキハ其期間ハ法律上當然一年ニ短縮セラルヘキモノトス又海員ノ雇入ハ之
ヲ更新スルコトヲ得ルモ其期間ハ亦更新ノ時ヨリ一年ヲ超ユルコトヲ得サル
モノトス(五八五)

本條ノ規定ハ民法第六百二十六條カ一般ノ雇傭ニ付キ其期間ヲ五年ニ制限
シタルト同旨趣ニ基クモノタリ即チ海員ハ通常ノ勞務者ヨリモ自由ヲ束縛セ
ラルコト一層大ニシテ又危険多キ職業ニ従事スルモノナレハ法律ハ海員ヲ
シテ容易ニ其契約關係ヨリ離脱スルコトヲ得セシムル爲メ如上ノ規定ヲ爲セ

航海中船舶
所有權之變更
場合ノ特別
規定

ルモノナリ

(八) 航海中船舶ノ所有者カ變更シタルトキハ海員ハ新所有者ニ對シ雇傭契約ニ因リテ生シタル權利義務ヲ有ス(五八四)
民法第六百二十五條第一項ノ規定ニ依レハ使用者ハ勞務者ノ承諾アルニ非サレハ其權利ヲ第三者ニ讓渡スコトヲ得ス然レトモ航海中ニ於ケル船舶ノ讓渡ニ付テハ海員ノ承諾ヲ得ルニ由ナカルヘキヲ以テ航海ノ中止ヲ避クル爲メ本條ノ特別規定ヲ爲セルモノナリ

運送

總論

海上運送ト陸上運送トノ差異

一 湖川港灣以外ノ海上運送
二 湖川港灣ニ在ルヲ以テ湖川港灣ニ於ケル運送ヲモ包含セサルニ非ス苟モ運送ノ區域カ海上ニ亘ルトキハ
三 運送具、船舶ニ付

第三章 運送

第一節 總論

(一) 海商法ニ於テ運送トハ海上運送ノ謂ナリ而シテ海上運送トハ船舶ニ依ル運送ニシテ海上ニ行ハルルモノヲ謂フ

海上運送ノ陸上運送ト異ル點ハ海上ニ行ハルルモノタルコト其一ナリ海上トハ湖川港灣以外ノ海上ヲ謂フ但海上運送ノ終局點ハ港灣ニ在ルヲ以テ湖川港灣ニ於ケル運送ヲモ包含セサルニ非ス苟モ運送ノ區域カ海上ニ亘ルトキハ之ヲ海上運送ト云フ(註一)船舶ニ依ルモノタルコト其二ナリ陸上運送ハ運送具ノ何タルヤヲ問ハサレトモ海上運送ハ船舶ニ依ルモノタルコトヲ必要トス是レ法文全體ノ暗黙ニ表示スル所ナリ

(註一) 湖川港灣ノ範圍ハ平水航路ノ區域ニ依ルモノニシテ明治三十三年遞信省令第八十七號第四十八條第四號及ヒ第五十二條ニ其範圍ヲ定ム(商法施行法一二二)明治三二年遞信省令二〇號尙ホ詳細ハ商行爲法第八章第一節ニ敘述スル所ヲ參照スヘシ

以上ノ二點以外ニ於テハ陸上運送ニ付キ説明シタル所ト全ク同一ナリ即チ

イ **運送ノ目的物**ハ物品ナルト旅客ナルトヲ問ハス〔註二〕

ロ **運送ハ運送ヲ引受クルノ契約**チルカ故ニ自船ヲ以テ自貨ヲ運搬スルモ

運送ノ關係ヲ生スルコトナシ

ハ **運送ハ營業トシテ爲サルル場合**ニ於テ始メテ商行爲ト爲リ商法ノ規定

ノ適用ヲ受クヘキ運送ト爲ルモノタリ此點ニ於テハ外國法ノ解釋ハ通常

必スシモ營業トシテ爲サルルヲ要セサレトモ我商法上ノ解釋ハ之ト異ラ

サルヲ得ス(二六四・四號)

ニ **運送ノ目的物カ運送者ノ保管監督ノ下ニ立ツコトヲ要スル點**モ亦陸上

運送ニ於ケルト同シ而シテ船舶ニ依ル運送ノ目的物ハ必スシモ船舶内ニ

在ルヲ要セス例ヘハ船舶ニ依リ筏ヲ曳ク場合ノ如キモ海上運送タルコト

ヲ得ヘシ然レトモ運搬セラルル物カ運送者ノ監督ノ下ニ在ラサル通常ノ

曳船契約 (Schleppvertrag, Bugsiervertrag, remorque, towage)ノ場合ニハ運送ア

ルコトナシ通常ノ曳船契約ハ單純ナル請負契約タルニ過キス (Boyens II

曳船契約

S. 93 ff.; Schaps S. 396 ff.)

〔註二〕運送ノ目的物タル物品及ヒ旅客ノ意義ニ付テハ商行爲法第八章第一節ニ詳説シタルヲ以テ之ヲ參照スヘシ其他運送ノ意義ニ關スル詳細ナル説明ハ之ヲ商行爲法ノ叙述ニ讓ル

海上運送ノ主體タル海上運送者ハ船舶所有者タルヲ常トスレトモ或ハ船舶

賃借人タルコトアリ或ハ傭船者タルコトアルヘシ船舶賃借人カ其主體タルト

キハ船舶所有者ニ關スル規定カ一般的ニ準用アリ(五五七・一)又傭船者カ更ニ第

三者ト運送契約ヲ爲ス場合ニ付テハ第六百十二條ノ規定アリ是等ノ總テノ場

合ニ通シテ陸上ノ運送人ナル語ニ對スル海上運送者ナル語ナキハ聊カ不便ナ

リト云フヘシ獨佛伊等ニハ各其語アリ(Verfrachter, frèteur, locatore)以下時ニ運送

者ナル語ヲ用キテ其意味ヲ表セシムルコトアルヘシ

(二)海上運送ノ沿革ヲ稽フルニ往昔ハ船主カ自ラ船舶ヲ指揮スルカ又ハ奴隸

ヲシテ之ヲ指揮セシメ専ラ自己ノ物品ヲ運送セリ此時代ニハ運送ニ關シテ何

等ハ契約關係ヲモ存セサリシカ次ノ時代ニ於テハ船主荷主及ヒ乗組員トノ間

ニ組合關係ヲ組織シ運送ノ結果トシテ生スル利益ヲ分配シタリ前章第三節第

海上運送者

船舶所有者

傭船人

傭船人

1. 船主自ラ指揮
2. 船主自ラ指揮
3. 船主自ラ指揮
4. 船主自ラ指揮

運送 總論

三款ニ述ヘタル運送賃ハ給料ノ母ナリトノ原則ハ當時ノ遺物ナリト云フヘシ
 3 昔モノ船賃(在)次ノ時代ニ於テハ船舶賃貸借起リ船主ヨリ船舶ヲ賃借シ荷主カ自ラ船舶ヲ指
 揮シ又ハ代理人ヲシテ之ヲ指揮セシメタリ

4 中世紀末ニ迄テ始メテ運送契約ナルモノヲ生スルニ至リタリ即チ船舶ノ賃
 貸借ヨリ一步ヲ進メ船主自ラ船舶ヲ織装シ荷主カ之ヲ借切ル關係ヲ生シタリ
 是レ即チ船舶全部ノ備船契約ニシテ運送契約ノ一種ナリ次テ船舶一部ノ備船
 契約ヲ生シ今日ニ至テハ箇箇ノ物品運送カ實際ニ於テ殆ト運送契約ノ全部ヲ
 占ムルコトト爲レリ

旅客運送ハ物品運送ヨリモ遅レテ發達セルモノニシテ最初ハ物品運送船ニ
 便乗ヲ依頼セルニ過キサリシモ漸次旅客運送ヲ副業トスル觀念ヲ生シ現時ニ
 於テハ之ヲ専門トスル船舶ヲ用ウルニ至リタルナリ

參考書——Wagner S. 5 ff.; Wüstendorfer, Studien zur modernen Entwicklung des
 Seefrachtvertrags.

(三) 海上運送ハ陸上運送ト同シク物品運送(Seefrachtvertrag, affrètement, carriage of

R 126

備船契約

ノ備船(在)由(在)

2 運送(在)和(在)種

運送(在)和(在)種

船舶所有者
ノ責任及
其契約

goods) ト旅客運送(Uberfahrtsvertrag, contrat de passage, carriage of passengers)トニ分
 テ規定セラルル而シテ箇箇ノ物品又ハ旅客ノ運送契約ハ其性質毫モ陸上運送ト
 異ル所ナク即チ請負ノ範疇ニ屬スヘキモノタルコト明白ナリ獨リ物品運送又
 ハ旅客運送ノ一種トシテ船舶ノ全部又ハ一部ヲ借切リタル場合即チ **備船契約**
 ノ場合ニ付テハ疑ナキヲ得ス(五九〇以下及ヒ六四〇)往昔ノ學者ハ或ハ之ヲ賃
 貸借ト觀タル者アリ然レトモ備船契約ハ船舶ノ使用ヲ目的トスルニ非スシテ
 運送ナル仕事ノ完成ヲ目的トスルモノナリ船舶ノ全部又ハ一部ノ借切ハ運送
 ノ態様ヲ定メタルニ過キス恰モ鐵道運送ニ於テ客車又ハ貨車ヲ借切リテ運送
 セシムルト異ルコトナシ故ニ備船契約モ亦運送契約ノ一種ニシテ即チ請負契
 約ノ範疇ニ屬スルモノナリ尙ホ旅客運送ノ性質ニ付テハ第三節ヲ参照スヘシ
 (四) 船舶所有者(註三)カ運送ヲ爲ス場合ニ於テハ後ニ述フルカ如ク自己又ハ其
 使用人カ注意ヲ怠ラサリシコトヲ證明スルニ非サレハ運送品ノ滅失、毀損、延著
 ニ關スル損害又ハ旅客ノ受ケタル損害ヲ賠償スル責任ヲ負フモノナリ(三三七、
 三五〇、六一九、六三九)又船舶所有者ハ備船者、荷送人又ハ旅客ニ對シ發航ノ當

時船舶カ安全ニ航海ヲ爲スニ堪フルコトヲ擔保シ(五九一、六三九)其航海ニ堪ヘザリシ場合ニ於テハ之ニ因リテ生シタル損害ヲ賠償スル責ニ任スヘシ

船舶所有者ニ關シテ既述スル所ハ悉ク之ヲ船舶賃借人ニ應用スルコトヲ得ヘキモノナリ(五五七)然レトモ煩ヲ避ケテ一之ヲ掲記スルコトヲ省畧セントス

船舶所有者ノ責任ハ上述セル如ク重大ナルモ實際ニ於テハ海上運送業者ハ其半獨占的ナル地位ヲ濫用シ船荷證券ニ各種ノ免責文句 (Freizeichnung, clause

一、責任大ナリ。
五九一、五九二、六三九

美法(中)

三、海上運送ノ性質ニ基ツキ

免責文句ノ制限ヲ設ケ

我現行法上

五九三、六三九、六四〇、六四一

excluant, clause de irresponsibilit , exception clause)ヲ記載シテ其責任ノ減免ヲ計ルヲ常トス是等ノ免責約款ハ契約自由ノ原則ニ依レハ善良ノ風俗ニ反セサル限度ニ於テ有效ナラサルヲ得ス各國法ニ於テハ其限度ニ付キ多少ノ差異アルモ概テ免責約款ヲ有效ト爲セリ然レトモ此ノ如キハ一般公衆ノ利益ヲ害スルノ嫌アルヲ以テ千八百八十二年ノリヴプール會議以來數回ノ國際會議ニ於テ免責約款ノ制限ニ關スル討議ヲ爲シ千八百八十八年ノブリュクセル會議ニ於テハ船舶ノ航海堪能ヲ擔保スル義務、積荷ノ保管、引渡等ニ關スル義務及ヒ船員其他ノ使用人ノ重大ナル過失ニ付テハ特約ヲ以テ其責ヲ免ルヘカラサル旨ノ

規定ヲ各國法ニ於テ採用スヘキコトヲ勸告セリ我商法第五百九十二條及ヒ第六百三十九條第一項ノ規定ハ即チ其旨趣ニ依レルモノナリ我商法以外ニ在テハ千八百九十三年ノ米國(ハーター)條例(Harter Act)ハ船主カ商業上ノ機關トシテノ船長ノ過失及ヒ發航ノ際ニ於ケル船舶ノ状態ニ關スル過失ニ付テハ其責任ヲ免ルルコトヲ得サルモノトセリ又千九百四年ノ濠洲法(Sea Carriage of Goods Act)モ之ニ倣ヘリ

我法
五九二、五九三、六三九

第五百九十二條及ヒ第七百三十九條第一項ノ規定ニ依レハ船舶所有者ハ特約ヲ爲シタルトキト雖モ自己ノ過失、船員其他ノ使用人ノ惡意若クハ重大ナル過失又ハ船舶カ航海ニ堪ヘサルニ因リテ生シタル損害ヲ賠償スル責ヲ免ルルコトヲ得サルモノナリ故ニ使用人ノ輕過失ニ關スル免責文句(negligence clause)ハ有效ナリトス又免責文句ノ禁止ハ通常ノ場合ニ於テハ其免責文句ヲ有スル運送契約全體ヲ無効タラシムルコトナク却テ其免責文句ノミヲ無効タラシムルニ限リ解スヘシ且其免責文句モ第五百九十二條ノ規定ニ反セサル範圍内ニ於テハ其效力アリト觀テ可ナリ例ヘハ使用人ノ惡意及ヒ過失ニ付テノ免責文

禁止運送ノ免責文句
運送契約全體ヲ無効トス
免責文句ノ無効トス
免責文句モ之ヲ無効トス

性質の差

效力の差

1. 船主の責任 (責任)

2. 船主の責任 (責任)

3. 船主の責任 (責任)

具体的場合の責任の所在

船長に監督権を認むる事

イ 備船契約ハ運送契約ニシテ運送ナル仕事ノ完成ヲ目的トスレトモ船舶
 賃貸借契約ハ船舶ノ使用及ヒ収益ヲ爲サシムルコトヲ目的トス
 ロ 備船契約ニ於テハ備船者ハ船舶ノ占有ヲ取得スルコトナキモ賃貸借契
 約ニ於テハ賃借人ハ船舶ノ占有ヲ取得ス
 ハ 賃借人カ其船舶ヲ利用スルトキハ第三者ニ對シ船舶所有者ト同一ノ權
 利義務ヲ有スレトモ(五五七)庸船者ハ第三者ニ對シテ何等ノ法律關係ヲ
 有スルコトナシ
 上述セル如ク備船契約ト船舶賃貸借トハ其法律上ノ性質ヲ異ニスレトモ具
 體的ノ場合ニ於テ箇箇ノ契約カ其何レニ屬スルヤハ屢判別ニ苦ムコトナシト
 セス殊ニ所謂定期備船 (Time-charter, affrètement pour un temps déterminé)ノ場合ニ於
 テ然リトス定期備船トハ特定ノ航海ニ於ケル備船契約即チ所謂航海備船 (Tid-
 charter, affrètement au voyage)ニ對シ特定ノ期間ノ船舶賃貸切契約ヲ謂フモノタリ
 英國ニ於テハ船舶賃貸借ト備船契約トノ區別ノ標準トシテ船長ノ選任、監督ノ
 權カ船舶所有者ノ手ニ存スルヤ否ヤヲ以テシ若シ然ルトキハ備船契約ニシテ

借賃の地位

人備船者其他者上備船者の責任

ラサルトキハ船舶賃貸借契約ナリトス(加藤博士海法研究一三六頁以下)此觀
 念ハ大體ニ於テ正當ナリト云フヘシ蓋シ船舶所有者ハ自己ノ選任シタル船長
 ラシテ自己ノ爲メニ船舶ノ占有ヲ爲サシムルモノト觀ルコトヲ得ヘケレハナ
 リ

参考書——加藤博士海法研究一一頁以下備船契約論

(二) 備船者ハ備船契約ニ反對ノ定ナキ限ハ更ニ第三者ト運送契約ヲ締結スル
 コトヲ得此第二ノ運送契約ヲ再運送契約 (Unterfrachtvertrag, sous-affrètement, sub-
 charter)ト云ヒ之ニ對シテ初ノ運送契約ヲ主タル運送契約 (Hauptfrachtvertrag)ト
 云フ

再運送契約ハ備船者カ他人ト爲ス獨立ノ運送契約ニシテ主タル運送契約ヨ
 リ生シタル債權ノ讓渡ニ非ス而シテ再運送ハ或ハ備船契約タルコトアレトモ
 多クノ場合ニ於テハ簡品運送ニシテ之ニ因リテ再運送者カ主タル運送契約ニ
 於ケル運送賃ト再運送ニ於ケル運送賃ノ合計額トノ差額ヲ利スルモノタリ
 再運送ハ獨立ノ運送契約ニシテ備船者ト之カ相手方トノ間ニ締結セラルル

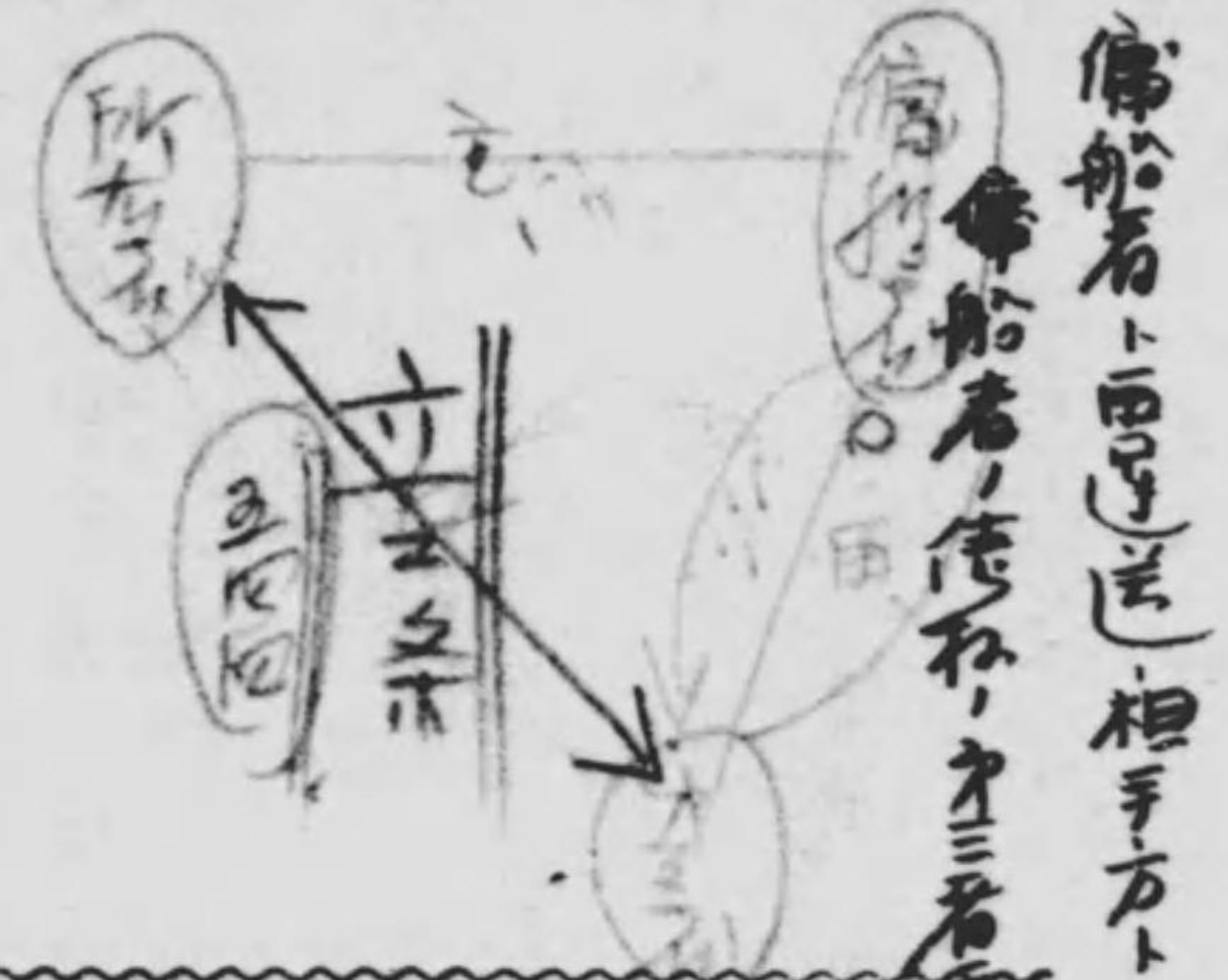
運送 物品運送

再運送契約の性質、種類、
 1. 船主の責任、
 2. 債權の譲渡、
 3. 獨立の運送契約、

再運送契約の可成、種類、
 1. 船主の責任、
 2. 債權の譲渡、
 3. 獨立の運送契約、

效力

110



一、備船者ト運送相手方ト
 備船者ト運送相手方ト
 手方ニ對シテハ直接ニ何等ノ法律關係ヲ有スヘキノ理ナシ、然レトモ船舶所有者ハ備船者ニ對シ主タル運送ヨリ生シタル運送ノ義務ヲ負フモノニシテ其義務ノ履行ハ事實上ニ於テ再運送者即チ備船者カ再運送ノ相手方ニ對シテ負ヘル義務ノ履行ト合致スヘキモノタリ故ニ法律ハ特ニ規定ヲ設ケ再運送契約ノ履行カ船長ノ職務ニ屬スル範圍内ニ於テハ船舶所有者ノミ其再運送ヲ爲サシムル第三者ニ對シ履行ノ責任ナルモノトシ且委付權ヲ行使スルコトヲ妨ケルモノトモナシ、六二一ニ是レ實ニ法律ノ規定ニ依リ備船者ノ義務ヲ移シテ船舶所有者ニ負ハシメタルモノニシテ一種ノ特例ニ屬ス、(註一)然レトモ船舶所有者ハ備船者ニ對スル義務ノ範圍ヲ超エテ第三者ニ對シテ責任スヘキノ理ナシ例ハ主タル運送契約ニ付キ免責ノ拘束アルトキハ船舶所有者ハ其範圍内ニ於テ再運送ノ相手方ニ對シ責任スヘキノミ

主運送ト再運送トハ全然別箇ノ契約ニシテ船舶所有者カ法律ノ特別規定ニ依リ第三者ニ對シテ直接責任ヲ負フニ過キサレバ其他ノ關係ニ於テハ二契約間ニ關聯ヲ生スルコトナシ

シ故ニ第三者カ再運送契約ニ從ヒ備船者ニ運送貨ヲ支拂ヒタル場合ト雖モ船主ハ主運送契約ニ依ル運送貨ノ支拂ヲ受クルマテハ其第三者ニ對シテモ留置權ヲ主張シテ運送品ノ引渡ヲ拒ムコトヲ得ヘシ(大審院民事判決第一五輯八五八頁)

參考書——法學協會雜誌三二卷四號五號所載武田法學士再運送契約論

(三) 海上運送契約ハ陸上運送契約ト同シク諾成契約ニシテ何等ノ形式ヲモ要件トセス然レトモ、**備船契約**ノ場合ニ於テハ各當事者ハ相手方ノ請求ニ因リ運送契約書ヲ交付スルコトヲ要ス(五九〇)此**運送契約書**(Charter party)ハ運送契約ノ成立後各當事者カ其交付ノ請求ヲ爲スモノナレハ契約ノ成立要件ヲ成スモノニ非スシテ單ニ證據ノ爲メニスル證書タルニ過キス又法律ハ之カ記載事項等ニ付キ別ニ規定ヲ爲ササルヲ以テ全然不要式ノ證書タリ

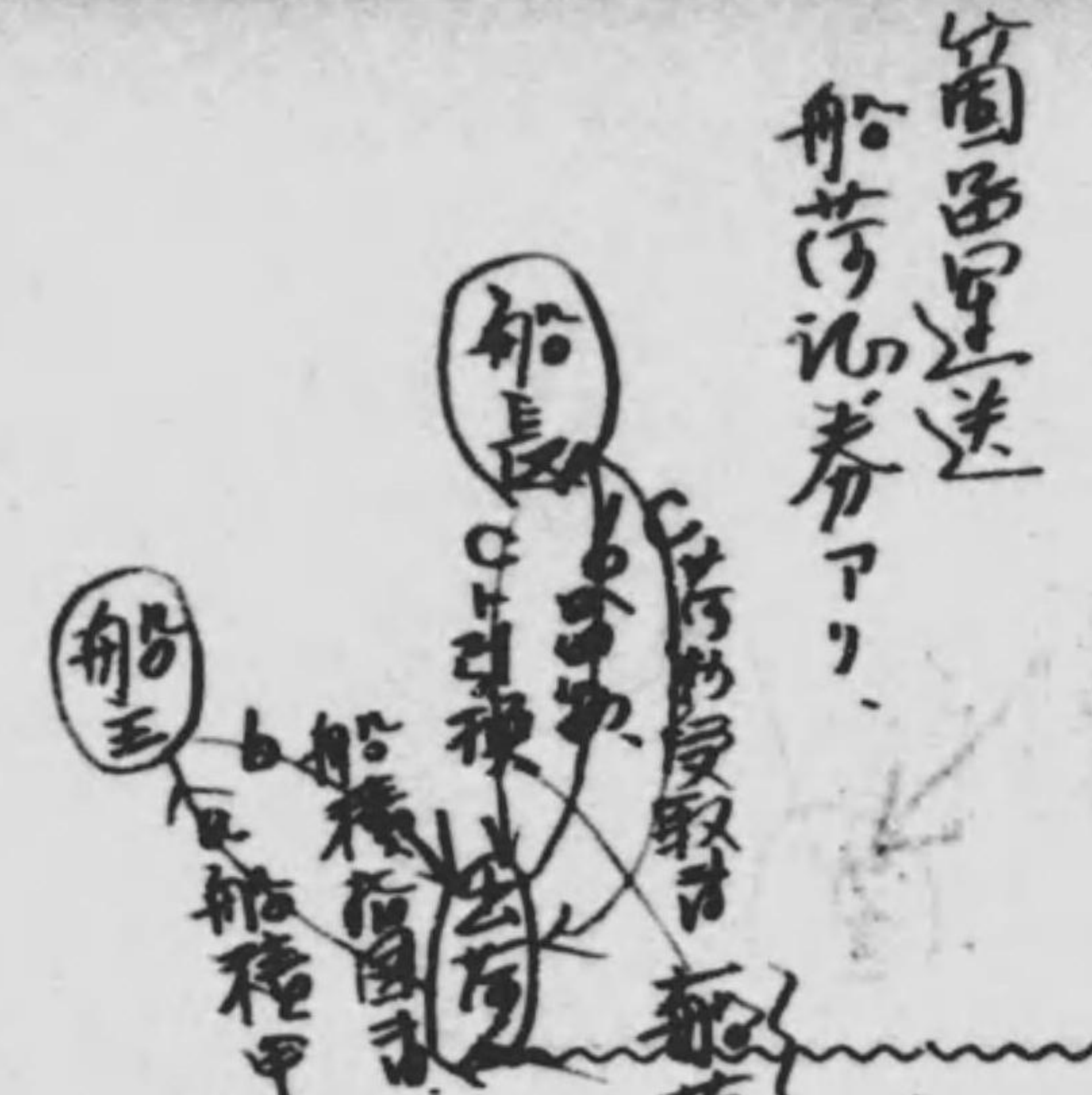
貨品運送ノ場合ニ於テハ運送契約書ナキモ備船者又ハ荷送人ハ船荷證券ノ交付ヲ請求スルコトヲ得ヘシ(六二〇)以下實際ノ取扱トシテハ荷送人カ出荷申込書必要ナル事項ヲ記載シ之ヲ船舶所有者ニ交付シ船舶所有者ハ船舶指圖書(Schiffsattel, shipping order)ニ其事項ヲ記載シテ之ヲ荷送人ニ交付ス荷送人ハ

運送 貨品運送

111

貨品運送契約ノ形式

備船契約
 運送契約書アリ
 或主要件ニ非ス
 不要式ナリ



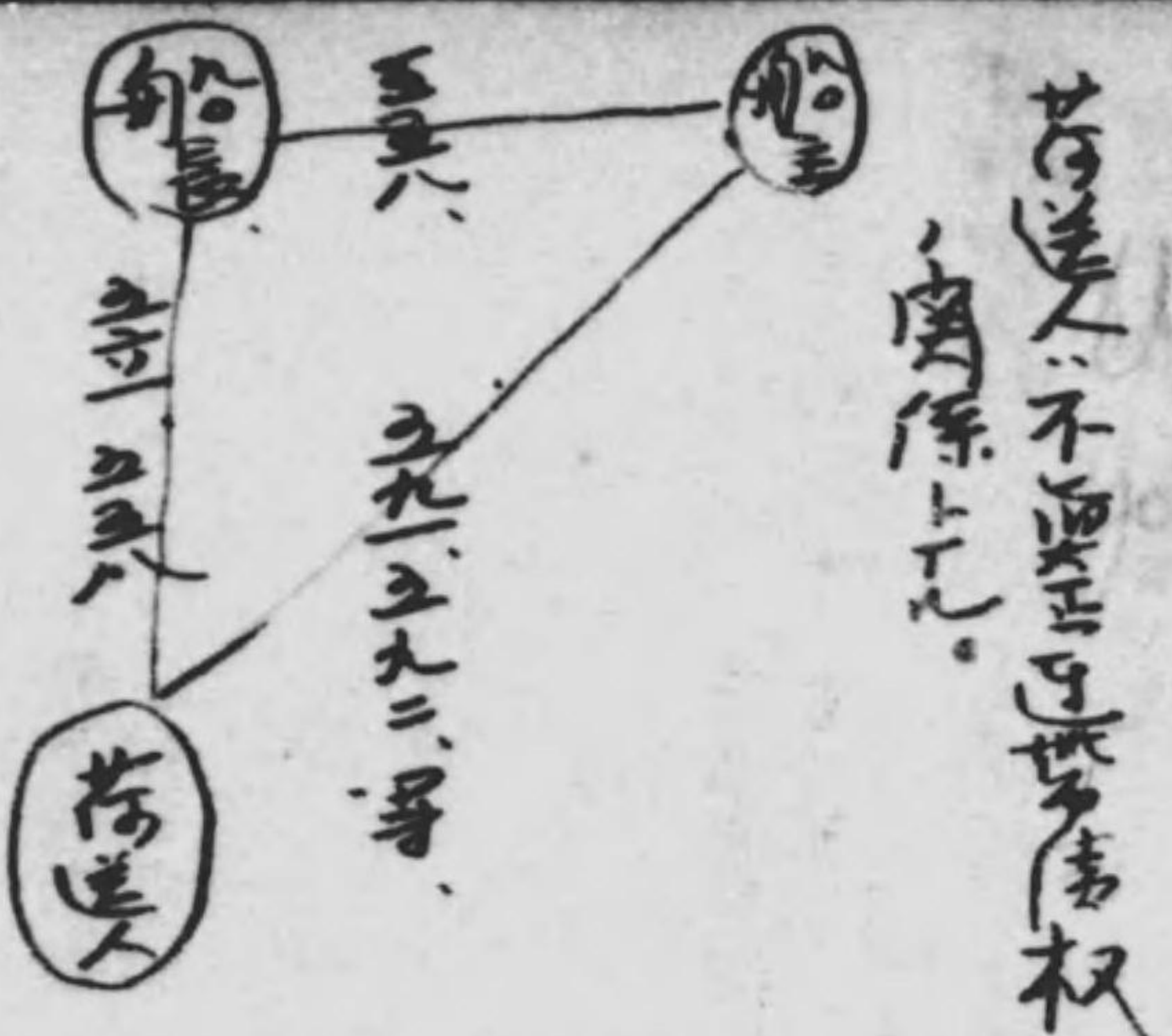
之ヲ添ヘテ物品ヲ船積シ積荷受取書 (Vorläufiges Empfangsschein, mates receipt) ヲ得然ル後之ト引換ニ船荷證券ノ發行交付ヲ請求スルモノナリト云フ

第二項 船舶所有者ノ義務

船舶所有者ハ海上運送者トシテ運送品ノ受取保管運送及ヒ引渡ノ義務ヲ負フコトハ陸上ノ運送人ト同シ又船荷證券交付ノ義務ヲ負フハ運送人カ貨物引換證交付ノ義務ヲ負フト同シ此他船舶所有者ハ海上運送ノ特質ニ伴ヒ特別ノ義務ヲ負フコトハ以下説述スル所ノ如シ

船舶所有者カ特約ニ因リテ其法律ニ定ムル義務ヲ加重又ハ輕減スルコトヲ得ルハ陸上運送ニ於ケルト同シ然レトモ其責任ノ輕減ニ付キ法定ノ制限アルコトハ既ニ前節ニ述ヘタル所ナリ

尙ホ船舶所有者ノ義務トシテ説述スル所ハ同シク海上運送者タル船舶賃借人ニモ應用セラルヘキモノタリ(五五七)以下煩ヲ避ケテ一之ヲ言明セス茲ニ總括シテ之ヲ注意スルニ止メントス



航海能力

- 一 船舶自身ニ付テハ
- 二 当該航海ニ堪ル
- 三 船荷證券
- 四 船荷證券

(一) 船舶所有者ハ其運送ニ用ウヘキ船舶カ發航ノ當時航海能力ヲ有スルコトニ付キ備船者又ハ荷送人ニ對シ擔保義務ヲ負フモノトス(五九一、五九二)

航海能力ニ付テハ第二章第二節第二款(三)ニ一言シタリ船舶所有者ハ其運送ニ用ウヘキ船舶カ契約ニ依リテ始ヨリ特定セラレタル場合ナルト否トヲ問ハス其航海能力ニ付テ擔保義務ヲ負ハサルヘカラス而シテ船舶ノ航海能力ハ單ニ船舶自體ノミニ付キ之ヲ謂フニ非スシテ其屬具及ヒ艙裝完備シ乗組員カ充實セラレタルヲ必要トスルヤ勿論ナリ然レトモ其航海能力ハ絕對的タルコトヲ要セス當該航海ニ堪フルヲ以テ足レリトス又其航海能力カ發航ノ當時存在スルニ付テノミ擔保義務アルコトハ法文ノ明言セル所ナリ

船舶カ航海能力ヲ有セザリシコトニ因リテ生シタル損害ハ船舶所有者之ヲ賠償スル責ニ任セサルヘカラス自己ニ過失ナカリシコトヲ抗辯トシテ其責ヲ免ルルコトヲ得サルナリ(反對松波博士改正日本商法一一一九頁(註一))

〔註一〕 獨商法第五百五十九條ハ通常ノ運送者タル注意ヲ以テ發見スルコトヲ得ザリシ艙裝ニ付テハ責任ナキ旨ヲ明言セルモ之ヲ我商法ニ應用スヘカラス但立法論トシテハ船舶所有者

運送 物品運送

ニ對シ過酷ノ嫌ナキニ非ス

船積ニ關スル義務

(二) 船舶所有者ハ船積シタル物品ヲ運送スル義務ヲ負フモノナルヲ以テ船積 (Einladung, chargement, loading) ノ爲メニ必要ナル準備ヲ爲スコトヲ要ス例ヘハ船舶ヲ寄港セシメ船艙ヲ開キ起重器運轉ノ準備ヲ爲スカ如シ

備船者ノ有ル場合ニ於テハ

運送品ノ船積ニ必要ナル準備カ整頓シタルトキハ全部又ハ一部ノ備船契約ニ於テハ遲滞ナク備船者ニ其通知ヲ發スルコトヲ要ス(五九四・一六〇・一三)

備船者カ第三者ヲ指定シテ船積ヲ爲サシムル場合ニ於テハ船長ハ此第三者ニ通知スルヲ當然トス然レトモ船長カ其者ヲ確知スルコト能ハサルトキ又ハ其者カ運送品ヲ船積セサルトキハ直チニ備船者ニ對シテ其通知ヲ發スルコトヲ要ス此場合ニ於テハ船積期間内ニ限り備船者ニ於テ運送品ヲ船積スルコトヲ得(五九五・六〇一・三)

船積者

外國法ニ於テハ總テ船積ヲ爲スヘキ者ヲ稱シテ船積者 (Ablader, chargeur, shipper) ト云フ船積者ハ備船者自身ナルコトヲ常トスレトモ再運送アル場合ニハ

船積ノ指圖

備船者ハ其荷送人ヲ指定シテ船積者タラシムルコトアリ此場合ニ於テハ船長ハ荷送人ヲシテ船積ヲ爲サシメ之ニ船荷證券ヲ交付スルモノト解スヘシ第五百九十五條ニ所謂第三者トハ即チ此場合ヲ指スニ外ナラス
箇品運送ノ場合ニ於テハ船長ハ荷送人ニ對シテ其船積ノ指圖ヲ爲スコトヲ要ス(六〇二・一)

船舶所有者ハ契約ニ定メタル時期ニ於テ發航ヲ爲スノ義務アルハ勿論ナ

(三) 船舶所有者ハ契約ニ定メタル時期ニ於テ發航ヲ爲スノ義務アルハ勿論ナシテ尚ホ全部備船ノ場合ニ於テ備船者ノ請求アリタルトキ又ハ一部備船ノ場合ニ於テ總テノ備船者共同ノ請求アリタルトキハ發航ヲ爲スノ義務アルモノトス(五九六・一六〇・一三)發航後ニ於テハ船長ハ必要アル場合ヲ除ク外豫定ノ航路ヲ變更セスシテ到達港マテ航行スルコトヲ要ス(五六四)

陸揚ニ關スル義務

(四) 到達港ニ於テハ全部又ハ一部ノ備船契約ノ場合ニハ運送品ノ陸揚 (Abladung, Löschung, déchargement, discharge, unloading) ヲ爲スニ必要ナル準備カ整頓シタルトキハ船長ハ遲滞ナク荷受人ニ對シテ其通知ヲ發スルコトヲ要ス(六〇五・一) 陸揚ノ準備トハ投錨後船艙ヲ開キ起重器運轉ノ準備ヲ爲ス等ヲ謂フ

簡品運送ノ場合ニ在テハ船長ハ荷受人ニ對シテ陸揚ニ付テノ指圖ヲ與フル
コトヲ要ス(六〇五・四)

(五) 船舶所有者ハ自己及ヒ運送ノ爲メニ使用シタル者(註三)カ運送品ノ受取、引
渡、保管及ヒ運送ニ關シ注意ヲ怠ラサリシコトヲ證明スルニ非サレハ運送品ノ
滅失、毀損又ハ延著ニ付キ損害賠償ノ責ヲ免ルルコトヲ得ス但貨幣、有價證券其
他ノ高價品ニ付キ荷送人カ運送ヲ委託スルニ當リ其種類及ヒ價額ヲ明告セサ
リシトキハ此限ニ在ラス(六一九、三三三、三三八)(註三)

(註二) 船舶所有者カ自己ノ便宜ノ爲メ其選擇ヲ以テ任意ニ曳船ヲ雇入レ運送行爲ノ補助ヲ爲
サシメタルトキハ該曳船ノ船長ハ獨立ノ營業ヲ爲ス者ナレトモ船舶所有者カ其運送ノ爲メ
ニ使用シタル者ト云フヲ妨ケス(大審院民事判決錄一五輯二三頁)

(註三) 是等規定ノ詳細ナル說明ハ商行爲法第八章第二節第二款(一)ニ在ルヲ以テ之ヲ參考スハ
シ

運送品ノ滅失及ヒ毀損ノ場合ニ於ケル損害賠償額ニ付テハ陸上運送ニ關ス
ル規定準用セラルルモノトス(六一九、三四〇、三四一)(註四)

(註四) 是等規定ノ詳細ナル說明ハ商行爲法第八章第二節第二款(二)ニ在ルヲ以テ之ヲ參考スハ

受取引渡ノ
P113

取引渡
保
受

數人相次
場合ノ爲ス

運送物
船荷證券

新令、下受

(六) 數人相次テ運送ヲ爲ス場合ニ於テハ各船舶所有者ハ運送品ノ滅失、毀損又
ハ延著ニ付キ連帶シテ損害賠償ノ責ニ任ス(六一九、三三九)

茲ニ數人相次テ運送ヲ爲ストハ陸上運送ニ付キ說明セルト同理ニ因リ通シ

船荷證券(durchgehendes Konnossement, Durchkonnossement, connaissement direct, through
bill of lading)ヲ以テ數人カ明カニ連帶運送トシテ運送ヲ引受ケタル場合ニ限

ルモノト觀ルヘシ(Carver Sec. 107)(註五)外國法ニ於テハ海上運送ニ付キ概ネ連
帶運送ノ觀念ヲ認メサルナリ

(註五) 數人相次テ運送ヲ爲ス場合ニ種種ノ態様アルモ第三百三十九條ノ適用カ共同運送、連帶
運送ノ場合ニ限定セラルヘキ旨趣ハ商行爲法第八章第二節第二款(三)ニ詳述セリ之ヲ參考ス
ヘシ

陸上ト海上トニ亘レル連帶運送ノ場合ニ第三百三十九條ノ適用アリヤ否ヤ
ニ付テハ疑ナキヲ得ス明治四十四年九月二十八日ノ大審院判決民事判決錄五
三三頁ハ此ノ如キ場合ニ同條ノ適用ナキモノトス是レ條文ノ字句論ヨリスレ
ハ或ハ正當ナランモ法律ノ精神ニ反ス(註六)陸上及ヒ海上ニ亘レル連帶運送ニ

運送 物品運送

モ亦同條ヲ類推シテ適用スヘキモノタリ

【註六】大審院判決ハ第三百三十九條ハ陸上運送ノ規定ニシテ第六百十九條ニ依リ之ヲ海上運送ニ準用セル以上ハ其準用條文ハ海上運送ノ規定ナルヲ以テ陸上運送ニ付テハ何等規定ニ存セスト云フヲ根據トス然レトモ此ノ如キハ直接規定ノ存セサル場合ニ類推解釋ヲ及ホスヘキコトヲ忘レタル拘泥論ニシテ余ハ之ヲ採ラサルナリ

參考書——Schilling, Der Durchfrachtvertrag und Durchkonossement im Stückgüter-

verkehr; Boyens II S. 90; Schaps § 651 Anm. 20 ff.; Lehmann § 211; Schlodtmann in

Z. f. H. R. 21 S. 384 ff.; Lyon-Caen, n. 829. 法學協會雜誌三二卷五號以下所載

津島法學士通シ船荷證券ニ依ル物品運送ニ付テ

〔七〕船舶所有者ハ備船者荷送人又ハ船荷證券ノ所持人ノ指揮ニ從ヒ運送品ノ處分ヲ爲ス義務ヲ負フモノニシテ此義務ニ對スル運送品ノ處分權ハ運送品カ到達港ニ達シタル後荷受人カ其引渡ヲ請求シタルトキハ消滅スルモノト解スヘシ〔註七〕

〔註七〕運送品ノ處分權ニ付テハ商行爲法第八章第二節第二款(四)ヲ參考スヘシ

陸上運送ニ關シテハ上述セルト同様ナル旨趣ノ明文規定アレトモ(三四二)此

陸上運送ニ關シテハ上述セルト同様ナル旨趣ノ明文規定アレトモ(三四二)此
但シ陸上運送契約性質上
類推アレト解ス

規定ハ海上運送ニ準用セラレス蓋シ海上運送ニ於テハ契約ノ任意解除ハ制限セララルヲ以テ(本節四項參照)運送品ノ處分權モ亦其制限ニ羈束セラレサルヘカラス是レ法律カ直チニ第三百四十二條ヲ準用セサル所以ナルヘシ然レトモ運送契約カ請負ノ一種タル性質上船舶所有者ノ相手方ハ運送契約ノ任意解除ニ關スル規定ノ範圍内ニ於テ當然運送品ノ處分權ヲ有シ船舶所有者ハ其指揮ニ從ヒテ運送品ノ處分ヲ爲ス義務ヲ負フモノト解シテ可ナリ(Boyens II S. 86; Gütinger-Hachenburg, Komm. § 433 Anm. 2)

〔八〕船舶所有者ハ運送契約ノ相手方タル備船者又ハ荷送人ニ對シテ其義務ヲ負フモノナレトモ到達港ニ於テ運送品ノ陸揚ヲ爲スコトヲ得ヘキ状態ニ達シタルトキハ荷受人ハ運送契約ニ因リテ生シタル(荷送人ノ)權利ヲ取得シ船舶所有者ハ荷受人ニ對シテモ亦其義務ヲ負フモノト解スヘシ〔註八〕

〔註八〕荷受人カ運送契約ニ因リテ生シタル權利ヲ取得スルコトノ法律上ノ構成ニ付テハ商行爲法第八章第二節第二款(五)ヲ參考スヘシ

陸上運送ニ關シテハ上述セルト同様ナル旨趣ノ明文規定アレトモ(三四三・一)

運送物品運送

海上運送ニ關シテ船舶所有者
ハ荷受人ニ對シテモ亦其義務ヲ負フモノト解スヘシ
陸上運送ニ關シテハ上述セルト同様ナル旨趣ノ明文規定アレトモ(三四三・一)

此規定ハ海上運送ニ準用セラレシ蓋シ海上運送ニ於テハ殆ト常ニ船荷證券ノ發行アル結果荷受人ノ權利取得ノ問題ヲ生スルコト稀ナルカ故ナルヘシ然レトモ第六百五條乃至第六百七條ノ規定ニ依レハ荷受人カ自己ノ名ヲ以テ運送品ノ受取ヲ請求スル權利ヲ有スルコト明瞭ナリト云フヘシ獨商法ニ於テモ亦明文規定ナキモ學者ハ荷受人ノ船舶所有者ニ對スル權利ヲ認ムルヲ通常トス (Schaps § 614. Anm. 12)

船舶所有者ノ責任ノ特別消滅原因

- (九) 船舶所有者ノ責任ニ付テハ法律ハ特別ノ消滅原因ヲ認メタリ即チ
 - 一 荷受人カ留保ヲ爲サシテ運送品ヲ受取リ且運送賃其他ノ費用ヲ支拂ヒタルトキハ船舶所有者ノ責任ハ消滅ス
 - 二 運送品ニ直チニ發見スルコト能ハサル毀損又ハ一部滅失アリタル場合ニ於テ荷受人カ引渡ノ日ヨリ二週間内ニ船舶所有者ニ對シテ其通知ヲ發セザリシトキ亦同シ
 - 三 船舶所有者ニ惡意アリタルトキハ此特別ノ消滅原因ノ適用ナキモノトス(六一九三四八)

船舶所有者ノ責任ノ時教

(十) 船舶所有者ノ責任ハ運送品ノ全部滅失ノ場合ニ於テハ其引渡アルヘカリシ日其他ノ場合ニ於テハ荷受人カ運送品ヲ受取リタル日ヨリ一年ヲ經過シタルトキハ時教ニ因リテ消滅ス但船舶所有者ニ惡意アリタルトキハ此限ニ在ラス(六一九三二八)

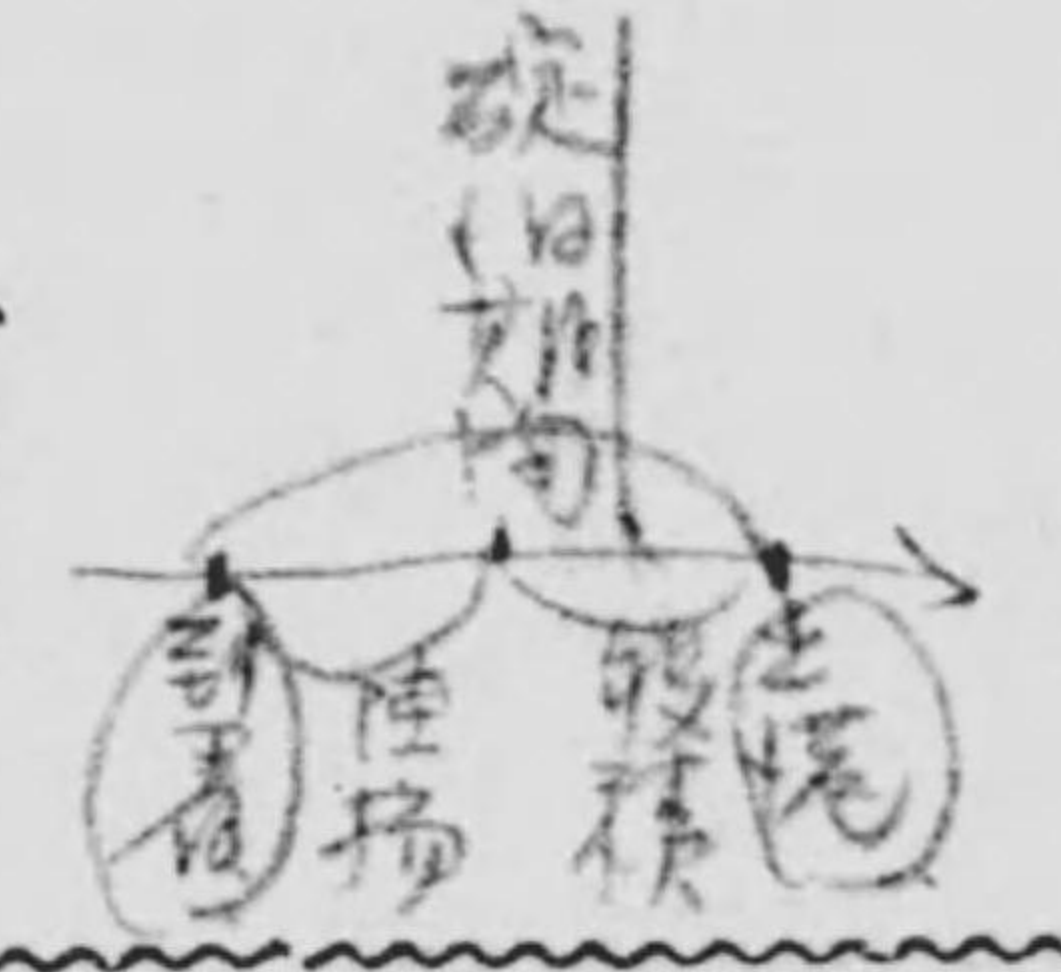
第三項 船舶所有者ノ權利

船舶所有者ノ權利

船舶所有者ノ有スル權利ノ最モ主要ナルモノハ運送賃ノ請求權ナリ此他附隨ノ費用立替金碇泊料等ノ請求權アリ又是等ノ權利ヲ確保スル爲メニ留置權及ヒ先取特權ヲ有シ此他運送品ヲ引渡ス權利船荷證券ノ原本ノ交付ヲ請求スル權利(六二三)等ヲ有ス總テ是等ノ諸點ハ畧ホ陸上運送ノ場合ニ類似セルモ此以外ニ海上運送ニ特別ナル權利トシテ説明スヘキモノ少シトセサルナリ尚ホ船舶所有者ノ權利トシテ説明スル所ハ同シク海上運送者タル船舶賃借人ニモ應用アルヘキモノタリ五五七(一)以下煩ヲ避ケテ一一之ヲ言明セス茲ニ總括シテ之ヲ注意スルニ止メントス

運送 物品運送

船積期間
の権利



全部
期向
期向

超過
船積料
期間

(二) 船舶所有者ハ相手方ヲシテ契約ノ旨趣ニ依リ船積ヲ爲サシムルノ権利アリ其船積ヲ爲サシムヘキ期間ハ之ヲ船積期間(Ladezeit, temps de la charge, time of loading)ト云フ〔註1〕

〔註1〕 船積期間ト陸揚期間ト合シテ之ヲ定泊期間(舊商八八九参照 staries, jours de planche, lay day)ト云フ

全部又ハ一部ノ備船契約ニ在リテ船積期間ノ定アル場合ニハ其期間ハ船舶所有者カ船積ニ必要ナル準備ノ整頓シタル旨ノ通知ヲ發シタル日ノ翌日ヨリ之ヲ起算ス其期間經過ノ後運送品ヲ船積シタルトキハ船舶所有者ハ特約ナキキト雖モ相當ノ報酬ヲ請求スルコトヲ得而シテ此期間中ニハ不可抗力ニ因リテ船積ヲ爲スコト能ハサル日ヲ算入セサルモノトス(五九四二及ヒ三六〇一三蓋シ)船積期間經過後ニ於テハ船長ハ任意ニ發航ヲ爲スコトヲ得ヘシト雖モ(五九七)其發航ヲ爲ササリシ場合ニ於テ運送品ノ船積アリタルトキハ船舶所有者ハ報酬ヲ請求スルコトヲ得ルナリ此延長セラレタル期間ヲ超過船積期間(舊商八八九参照 Ueberliegezeit, jours de surestaries, days on demurrage)ト云ヒ之ニ對ス

ル報酬ヲ定泊料(Liegegeld, surestaries, [註1] demurrage)ト云フ

〔註1〕 佛國ニ於テハ第一期ノ超過期間ノ經過後第二期ノ超過期間ニ對シテ與フル報酬ヲ別ニ Combrunsstaries, sunstaries, combrunsstaries ト云フ

参考書——法學協會雜誌二三卷八五七頁以下市村法學士「船積期間ノ意義」簡品運送ノ場合ニ於テハ荷送人ハ船長ノ指圖ニ從ヒ遲滞ナク運送品ノ船積スルコトヲ要ス(六〇二)然レトモ契約又ハ慣習上一定ノ船積期間ノ定アルトキハ其期間内ニ船積ヲ爲スコトヲ得ヘキハ言ヲ竣タス

備船者又ハ荷送人ハ船積期間内ニ運送ニ必要ナル書類ヲ船長ニ交付スルコトヲ要ス(六〇四)茲ニ所謂書類トハ即チ第五百六十二條第六號及ヒ第七號ニ掲ケタルモノヲ指スモノトス

法令ニ違反シ又ハ契約ニ依ラスシテ船積シタル運送品ハ船長ニ於テ何時ニテモ之ヲ陸揚シ若シ船舶又ハ積荷ニ危害ヲ及ホス虞アルトキハ之ヲ放棄スルコトヲ得但船長カ之ヲ運送スルトキハ其船積ノ地及ヒ同種ノ運送品ノ最高ノ運送賃ヲ請求スルコトヲ得尙ホ上述セル總テノ場合ニ於テ船舶所有者其他ノ

二、物品運送

期間
丁
丁

利害關係人ハ損害賠償ノ請求ヲ爲スコトヲ妨ケス(五九三)法令ニ違反シテ船積シタル運送品トハ例ヘハ戰時禁制品、脱税品ノ類ヲ謂ヒ又船舶又ハ積荷ニ危害ヲ及ホス虞アル運送品トハ例ヘハ爆發物ノ類ヲ謂フ

備船の
ハ直チニ發航ヲ爲スコトヲ得(五九七、二、六〇一、三)此場合ニ於テハ全部ノ船積ヲ爲ササリシ備船者ハ運送價ノ全額ノ外運送品ノ全部ヲ船積セサルニ因リテ生

シタル費用ヲ支拂ヒ尙ホ船舶所有者ノ請求アルトキハ相當ノ擔保ヲ供スルコトヲ要ス(五九七、二、六〇一、三)其擔保ヲ供セシムルハ第六百十條ノ規定ニ依リ船舶所有者ニ於テ競賣セシムルコトヲ得ヘキ運送品存在セサルカ又ハ如何ナルカ爲メ危險ヲ感スルコトアルヘキヲ以テナリ

共同海損ノ要スル費用ノ類ヲ謂フ茲ニ疑問ト爲ルハ共同海損ノ問題ヲ生シタル場合ニ

於テ全部ノ船積ヲ爲ササル備船者ノ負擔部分カ割合ニ減少シ船舶所有者ノ負

a. 共同海損ノ爲メニ於テ
備船者ノ負擔部分ノ積荷割合ニヨリ(海損)

b. 同時、備船者ノ新金ニヨリ(海損)

此ニモ存スル積荷ノ船積
額ヲ増加セシメ之ニ損害ヲ被ラシメタルトキハ備船者ヲシテ之ヲ賠償セシムルコトヲ得ルヤ否ヤニ在リ通説ハ之ヲ肯定セリ (Boyens II S. 160; Schaps § 578 Ann. 7)

運送品全部ノ船積前ニ於テ船長カ備船者ノ請求ニ因リテ發航シタル場合ニ

船舶所有者カ備船者ニ請求スルコトヲ得ヘキ金額ハ船積期間ノ經過後ニ於テ船長カ發航シタル場合ニ付キ上述セル所ト同シ(五九六、六〇一、三)

運送品運送ノ場合ニ於テ荷送人カ運送品ノ船積ヲ怠リタルトキハ船長ハ直チニ發航ヲ爲スコトヲ得此場合ニ於テハ荷送人ハ運送價ノ全額ヲ支拂フコトヲ要ス但船舶所有者カ他ノ運送品ヨリ得タル運送價ハ之ヲ控除ス(六〇二、二)此但書ハ荷送人ノ船積ナカリシニ因リテ生シタル空室ニ他ノ積荷ヲ積込ミタル場合ニ關スルモノト解スヘシ

(三) 船舶所有者ハ契約ノ旨趣ニ從ヒ陸揚ヲ爲サシムル權利アリ其陸揚ヲ爲サシムヘキ期間ハ之ヲ陸揚期間 (Löszeit, temps de la décharge, time of discharge or unloading) ト云フ

陸揚ニ關スル權利

運送 物運送

備前契約

全部又ハ一部ノ備船契約ニ在リテ陸揚期間ノ定アル場合ニハ其期間ハ船長カ陸揚ニ必要ナル準備ノ整頓シタル旨ノ通知ヲ發シタル日ノ翌日ヨリ之ヲ起算ス其期間經過ノ後運送品ヲ陸揚シタルトキハ船舶所有者ハ特約ナキトキト雖モ碇泊料トシテ相當ノ報酬ヲ請求スルコトヲ得而シテ此期間中ニハ不可抗力ニ因リテ陸揚ヲ爲スコト能ハサル日ヲ算入セサルモノトス(六〇五・二及ヒ三)此陸揚期間ノ時ニ船積期間ト長短相補フヘキ約定ヲ爲スコトアリ之ヲ平均文句(averaging clause)ト云フ

筒品運送ノ場合ニ於テハ荷受人ハ船長ノ指圖ニ從ヒ遲滞ナク運送品ヲ陸揚(スルコトヲ要ス(六〇五・四))

四 船舶所有者ハ運送品ヲ引渡ス義務アルト同時ニ之ヲ引渡ス權利アリ故ニ荷受人カ運送品ヲ受取ルコトヲ怠リタルトキハ船長ハ之ヲ供託スルコトヲ得此場合ニ於テハ遲滞ナク荷受人ニ對シテ其通知ヲ發スルコトヲ要ス又荷受人ヲ確知スルコト能ハサルトキ又ハ荷受人カ運送品ヲ受取ルコトヲ拒ミタルトキハ船長ハ運送品ヲ供託スルコトヲ要ス此場合ニ於テハ遲滞ナク備船者又ハ

運送品ノ引渡ニ關スル權利

運送品ノ引渡ニ關スル權利

荷送人ニ對シテ其通知ヲ發スルコトヲ要ス(六〇七)
 (五) 船舶所有者ハ運送賃(Fracht, fret, freight)ヲ請求スル權利ヲ有ス運送賃ハ契約ヲ以テ之ヲ定ムヘキモノナレトモ法律ハ其計算方法ニ付キ別ニ規定ヲ設ケタリ即チ

イ 運送品ノ重量又ハ容積ヲ以テ運送賃ヲ定メタルトキハ其額ハ運送品引渡ノ當時ニ於ケル重量又ハ容積ニ依リテ之ヲ定ム(六〇八)

英國法ニ依レハ重量又ハ容積ニ付キ航海中ニ増減ヲ生シタルトキハ其最少量ヲ標準ト爲スヘキモノトシ佛國法ニ依レハ其最大量ニ依ルヘキモノト爲シ我商法ノ規定ハ獨逸法ノ主義ヲ採レルモノニシテ運送契約ハ請負ノ一種ナリトノ理論ニ基キ仕事ノ結果ニ對シテ報酬額ヲ決定スルコトト爲シタリ

ロ 期間ヲ以テ運送賃ヲ定メタルトキハ其額ハ運送品ノ船積著手ノ日ヨリ其陸揚終了ノ日マテノ期間ニ依リテ之ヲ定ム但船舶カ不可抗力ニ因リ發航港若クハ航海ノ途中ニ於テ碇泊ヲ爲スヘキトキ又ハ航海ノ途中ニ於テ

運送 物品運送

船舶ヲ修繕スヘキトキハ其期間ハ之ヲ算入セス又第五百九十四條第二項若クハ第六百五條第二項ノ場合ニ於テ船舶期間又ハ陸揚期間經過ノ後運送品ノ船積又ハ陸揚ヲ爲シタル日數亦同シ(六〇九)

本條ニ於テ木^①可抗力ニ因ル碇泊期間ヲ期間中ニ算入セサルモノト定メタルハ此碇泊ヲ爲ス爲メニ要スル費用ハ準共同海損トシテ利害關係人之ヲ分擔スルニ依ル(六五二)又船積期間若クハ陸揚期間經過ノ後ニ船積又ハ陸揚ヲ爲シタル日數ヲ算入セサルモノト定メタルハ船舶所有者カ此日數ニ對シテ碇泊料ヲ取得スルニ依ル^②又船舶ノ修繕期間ヲ算入セサルモノト定メタルハ此期間中ハ船舶ヲ運送ニ用ウルコトヲ得サルヲ以テナリ

運送貨ハ仕事ノ完成ニ對スル報酬ナルヲ以テ其完成後ニ於テ支拂ハルルヲ

原則トス所謂向積運賃 (Freight payable at destination) カ原則ニシテ向積運賃 (advanced or prepaid freight) ハ例外ナリ又運送品ノ全部又ハ一部カ可抗力ニ因リテ滅失シタルトキハ船舶所有者ハ其運送貨ヲ請求スルコトヲ得ス若シ船舶所有者カ既ニ其運送貨ノ全部又ハ一部ヲ受取リタルトキハ之ヲ返還スルコトヲ

原則... 向積運賃

向積運賃

向積運賃

要ス(六一九三三六)然レトモ運送品ノ滅失其他ノ事由ニ因リ運送ヲ完成スルコト能ハサル場合ニ於テ運送貨ノ請求ヲ爲スコトヲ得サルノ原則ニ對シテハ例外ナキニ非ス

イ 特別ノ契約ニ依リテ船積ノ有無又ハ運送品ノ滅失シタル場合ナルト否トヲ問ハス運送貨ノ全額ノ支拂ヲ爲スヘキコトヲ約シタルトキハ其契約ニ據ルモノトス而シテ此ノ如キ約束ハ實際ニ行ハル(大審院民事判決錄一二輯一四二五頁參照)

ロ 運送品ノ全部又ハ一部カ其性質若クハ疵瑕又ハ備船者若クハ荷送人ノ過失ニ因リテ滅失シタルトキハ船舶所有者ハ運送貨ノ全額ヲ請求スルコトヲ得(六一九三三六二)

ハ 航海ヲ繼續スルニ必要ナル費用ヲ支辨スル爲メニ運送品ノ全部又ハ一部ヲ賣却又ハ質入シタルトキ航海ヲ繼續スル爲メニ必要ナリトシテ運送品ノ全部又ハ一部ヲ處分シタルトキハ船舶所有者ハ運送貨ノ全額ヲ請求スルコトヲ得(六一七)蓋シ是等ノ場合ニ於テ賠償セラルヘキ損害額中ニ

運送 物品運送

運送貨ヲ包含スルヲ以テ船舶所有者ヲシテ運送貨ノ全額ヲ請求スルコトヲ得セシメタルモノナリ(五六八二、五七二、六四七一)

ニ 航海中ニ船舶カ沈没シタルトキ、修繕スルコト能ハサルニ至リタルトキ又ハ捕獲セラレタルトキハ船舶所有者ハ運送ノ割合ニ應シ運送品ノ價格ヲ超エサル限度ニ於テ運送貨ヲ請求スルコトヲ得(六一三、六一六一)(註三)

〔註三〕 割合運送貨ノ請求權ハ法律カ公平ヲ維持スル爲メ特ニ與ヘタルモノナルヲ以テ船舶カ所有者ノ過失ニ因リテ沈没シタルカ如キ場合ニハ其權利ヲ生スルコトナシ(大審院民事判決錄一九輯五八三頁、反對說高窪氏法律學說判例評論全集一卷商法二五四頁)

上述セル場合ニ於テ支拂ハルヘキ運送ノ割合ニ應スル運送貨ハ之ヲ割合

運送貨 Distanzfahrt, fret de distance, fret proportionnel, pro rata freight) ト云フ而シテ此割合ハ單ニ航路ノ距離ノミニ依リテ之ヲ定ムヘカラス必スヤ航海ノ時間、其難易及ヒ之ニ要スル費用等ヲ酌量シテ之ヲ定ムヘキモノトス(獨商六三一參照)

參考書——法學志林一三卷六號所載加藤博士割合運送貨ニ就テ法學協會

雜誌三二卷一九九二頁以下所載武田法學士割合運送貨論

(六) 船舶所有者ハ運送契約ニ因リ其相手方タル備船者又ハ荷送人ニ對シテ運送貨其他ノ費用等ノ支拂ヲ請求スル權利ヲ有スルモノナレトモ荷受人カ運送品ヲ受取リタルトキハ運送契約又ハ船荷證券ノ旨趣ニ從ヒ運送貨、附隨ノ費用立替金、碇泊料及ヒ運送品ノ價格ニ應シ共同海損又ハ救助ノ爲メ負擔スヘキ金額ヲ支拂フ義務ヲ負フモノトス(六〇六一)此荷受人ノ義務ハ陸上運送ノ場合ト同シク法律規定當然ノ效力ニ因リテ發生スルモノト觀ルヘシ(註四)

〔註四〕 荷受人ノ義務發生ノ所由及ヒ備船人ノ義務カ之ニ因リテ消滅スルヤ否ヤノ問題等ノ詳細ニ付テハ商行為法第八章第二節第三款(二)ニ叙述セル所ヲ參考スヘシ

(七) 船舶所有者ハ運送品ニ關シテ生シタル運送貨其他ノ金額ノ請求權ヲ有スルヲ以テ其支拂ヲ受クルマテハ運送品ヲ留置スルコトヲ得サルヘカラス(民二九五)故ニ船長ハ運送貨附隨ノ費用、立替金、碇泊料及ヒ運送品ノ價格ニ應シ共同海損又ハ救助ノ爲メ負擔スヘキ金額ノ支拂ト引換ニ非サレハ運送品ヲ引渡スコトヲ要セサルモノトス(六〇六二)

先取特權及
運送品ノ
競賣權

運送品引渡後
引渡ノ
後

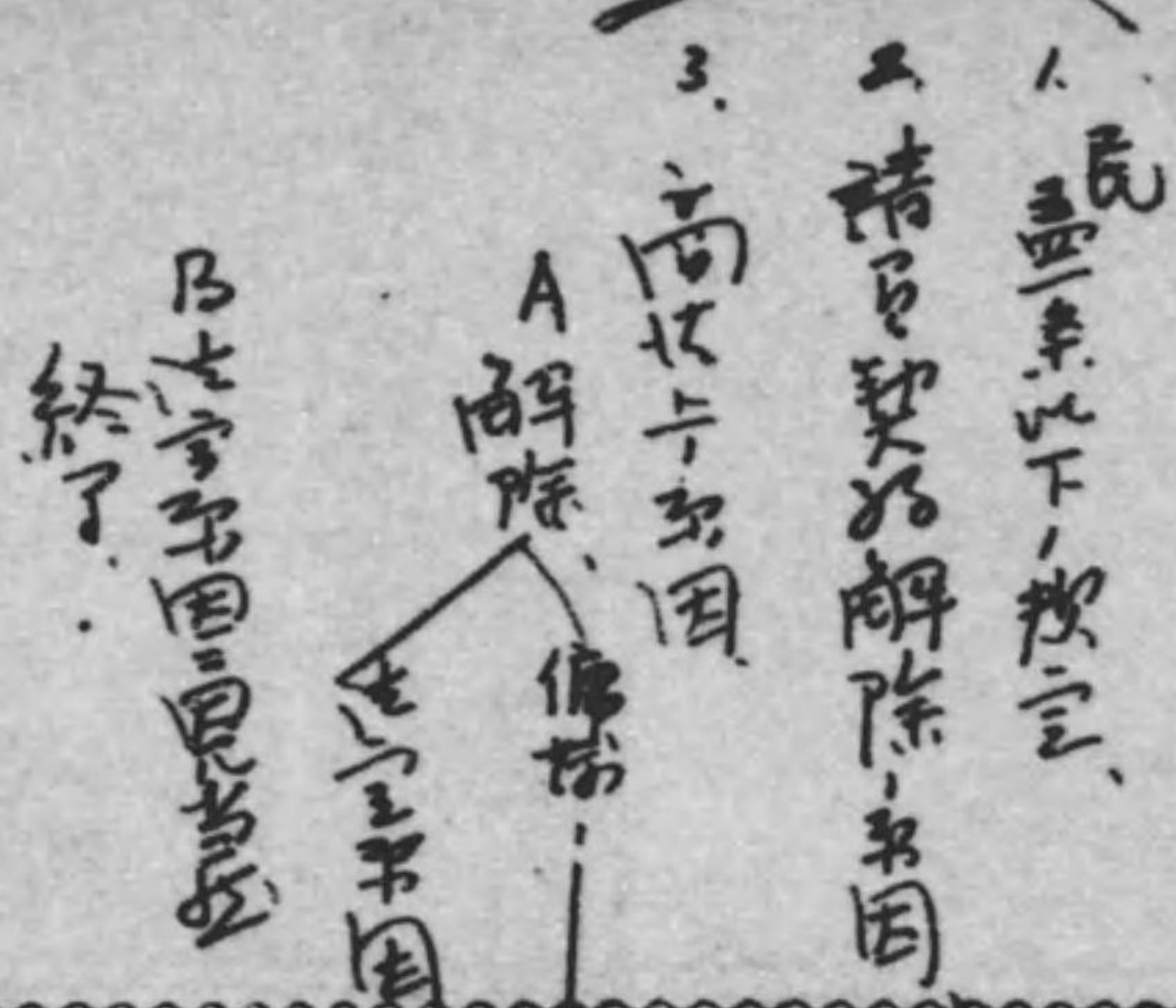
(八) 船舶所有者ハ運送貨及ヒ附隨ノ費用ニ付キ其手ニ存スル運送品ノ上ニ先
取特權ヲ有ス民三一八然ルニ商法ハ運送品ノ留置ヲ避クル爲メ運送品引渡ノ
後雖モ特定ノ範圍内ニ於テ仍ホ船舶所有者ニ運送品ノ競賣權ヲ付與セリ即
チ船舶所有者ハ第六百六條第一項ニ定メタル金額ノ支拂ヲ受クル爲メ裁判所
ノ許可ヲ得テ運送品ヲ競賣スルコトヲ得船長カ荷受人ニ運送品ヲ引渡シタル
後雖モ船舶所有者ハ其運送品ノ上ニ權利ヲ行使スルコトヲ得但引渡ノ日ヨ
リ二週間ヲ經過シタルトキ又ハ第三者カ其占有ヲ取得シタルトキハ此限ニ在
ラス(六一〇)

船舶所有者
ノ權利ノ時
效

船舶所有者カ上述セル競賣權ヲ行ハサルトキハ備船者又ハ荷送人ニ對スル
請求權ヲ失フヘキモノトス但備船者又ハ荷送人ハ其受ケタル利益ノ限度ニ於
テ償還ヲ爲スコトヲ要ス(六一一)而シテ船舶所有者カ其競賣權ヲ行使シタルニ
拘ハラズ其請求金額全部ノ辨濟ヲ受クルコトヲ得サリシ場合ニ於テハ備船者
又ハ荷送人ニ對シテ其殘額ノ請求ヲ爲スコトヲ得ヘキハ事理ノ當然ナリ
(九) 船舶所有者ノ備船者荷送人又ハ荷受人ニ對スル債權ハ一年ヲ經過シタル

物品運送契
約ノ終了

終了原因



トキハ時効ニ因リテ消滅ス(六一八)

第四項 物品運送契約ノ終了

(一) 物品運送契約ハ一般ノ契約終了原因ニ因リテ終了ス然レトモ商法ハ此他
別ニ其終了ノ場合ヲ定メタリ而シテ其特別ノ終了ニハ解除ニ因ル終了ト法定
原因ニ因ル當然ノ終了トアリ

解除ニハ更ニ備船者又ハ荷送人ノ任意ノ解除ト法定ノ原因ニ基ク各當事者
ノ解除トアリ是等二種ノ解除ハ其ニ發航前ニ爲サル場合ト發航後ニ爲サル
場合トニ依リテ其效力ヲ異ニス又是等ノ解除ハ民法ノ一般規定ニ依ル解除
ノ存在ヲ妨クルモノニ非ス例ヘハ債務不履行ニ因ル解除ノ如キハ一般規定ニ
依リテ之ヲ爲スコトヲ得ヘキモノトス而シテ商法カ特別ノ解除ヲ認メタルハ
海上商業ニ於テハ商況上運送ノ中止ヲ必要トスル場合頻繁ニ生スルヲ以テ其
實際ニ便ナラシメント目約トセルモノニ外ナラサルナリ
以下商法ノ設ケタル特別規定ノミニ付キ其説明ヲ試ムヘシ尙ホ是等ノ規定

發航前ニ任
意解除

ハ任意規定ニシテ特約ヲ以テ別段ノ定ヲ爲スコトヲ得ヘキハ勿論ナリ
 (二) 全部備船ノ場合ニハ發航前ニ於テハ備船者ヨリ運送貨ノ半額ヲ支拂ヒテ
 契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得(五九八) 往復航海ヲ爲スヘキ場合ニ於テ備船者カ
 其歸航ノ發航前ニ契約ノ解除ヲ爲ストキ又ハ他港ヨリ船積港ニ航行スヘキ場
 合ニ於テ備船者カ其船積港ヲ發スル前ニ契約ノ解除ヲ爲ストキ〔註一〕ハ運送貨
 ノ三分ノ二ヲ支拂フコトヲ要ス(五九八) 而シテ備船者ハ船積ノ前後ヲ問ハス
 解除ヲ爲スコトヲ得ヘシト雖モ運送品ノ全部又ハ一部ヲ船積シタル後解除ヲ
 爲シタルトキハ其船積及ヒ陸揚ノ費用ハ備船者之ヲ負擔スヘキハ當然ナリ(五
 九八) 又備船者カ解除ヲ爲シタルトキト雖モ附隨ノ費用及ヒ立替金ヲ支拂フ
 責ヲ免ルルコトヲ得ス(五九九) 且往復航海ヲ爲スヘキ場合ニ於テ備船者カ其
 歸航ノ發航前ニ契約ノ解除ヲ爲ストキ又ハ他港ヨリ船積港ニ航行スヘキ場合
 ニ於テ備船者カ其船積港ヲ發スル前ニ契約ノ解除ヲ爲ストキハ附隨ノ費用及
 ヒ立替金ノ外運送品ノ價格ニ應シ共同海損又ハ救助ノ爲メ負擔スヘキ金額ヲ
 支拂フコトヲ要ス(五九九) 二

船積

〔註一〕 往復航海ヲ爲スヘキ場合云云ハ例ヘハ横濱ヨリ桑港ニ往航シ更ニ横濱ニ歸航スルニ先
 チ解除ヲ爲スカ如キヲ謂ヒ他港ヨリ船積港ニ航行スヘキ場合云云ハ例ヘハ横濱ニ在リタル
 船積ヲ備船シ函館ニ回航セシメ之ヲ發航スルニ先チ解除ヲ爲スカ如キヲ謂フ

② 一部備船又ハ簡品運送ノ場合ト雖モ一部備船者又ハ荷送人カ他ノ備船者及
 ヒ荷送人ト共同シテ解除ヲ爲ス場合ニ於テハ上述セル所ト全ク同シ(六〇一、三、
 六〇三)

一部備船又ハ簡品運送ノ場合ニ於テ備船者又ハ荷送人カ他ノ備船者及ヒ荷
 送人ト共同セスシテ發航前ニ契約ノ解除ヲ爲ストキハ運送貨ノ全額ヲ支拂フ
 コトヲ要ス但船積所有者又ハ船舶賃借人カ解除ニ因リテ生シタル空室ヲ利用
 シ他ノ運送品ヲ船積シタルトキハ其得タル運送貨ハ之ヲ控除スヘキモノトス
 (六〇一、二、六〇三) 又備船者又ハ荷送人カ既ニ運送品ノ全部又ハ一部ヲ船積シタ
 ルトキハ他ノ備船者及ヒ荷送人ノ同意ヲ得ルニ非サレハ契約ノ解除ヲ爲スコ
 トヲ得サルモノトス(六〇一、二、六〇三) 其船積後ニ於テ他ノ備船者及ヒ荷送人ノ
 同意ヲ得ルコトヲ必要トセルハ積荷ノ積換ノ爲メ日子ヲ要シ又ハ積荷ノ損傷

運送 物品運送

ヲ來スノ虞アルヲ以テナリ而シテ同意ヲ得テ契約ヲ解除スル場合ニ於テモ船積及ヒ陸揚ノ費用ハ當然解除者ノ負擔ニ歸スヘキモノタリ(五九八三、六〇一三、六〇三)

以上述ヘタル各種ノ場合ニ於テ船舶ノ全部若クハ一部ノ備船者又ハ荷送人カ契約ノ解除ヲ爲スニハ民法第五百四十條ノ規定ニ從ヒ相手方ニ對スル意思表示ニ依ルヘキモノナレトモ法律ハ其相手方タル船舶所有者又ハ船舶賃借人ヲ保護スル爲メ船積期間又ハ船長ノ指定シタル期間内ニ運送品ノ船積ヲ爲ササリシトキハ當然解除ヲ爲シタルモノト看做スヘキモノトセリ(五九八四、六〇一三、六〇三)

(三) 全部備船ノ場合ニハ發航後ニ於テハ備船者ハ運送貨ノ全額ヲ支拂フノ外附隨ノ費用、立替金、碇泊料及ヒ運送品ノ價格ニ應ジ共同海損又ハ救助ノ爲メ負擔スヘキ金額ヲ辨濟シ且陸揚ノ爲メ生スヘキ損害ヲ賠償シ又ハ相當ノ擔保ヲ供スルニ非サレハ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得サルモノトス(六〇〇)

一部備船者又ハ荷送人ニ在テモ全員共同スルトキハ亦解除ヲ爲スコトヲ得

共同スルキ

解除

相手方ニ對スル意思表示

ヘク此場合ニ於テハ上述セル所ト全ク同シ(六〇〇、六〇一三、六〇三)其一人カ他人ト共同セスシテ契約ノ解除ヲ爲ス場合ニ於テハ上述セル第六百條ノ規定ニ從フノ外^ホ他ノ備船者及ヒ荷送人ノ同意ヲ得サルヘカラス(六〇〇、六〇一三)及ヒ三、六〇三(註三)

一部備船者又ハ荷送人ハ他ノ備船者及ヒ荷送人ト共同スルニ非サレハ絕對的ニ解除ヲ爲スコトヲ得サルモノト解シ其理由トシテ此場合ニ準用スヘキ法條ナシト言フ者アレトモ(吾孫子矢部兩法學士商法通義八六三頁、八六六頁)第六百條力準用ナキノ理ナク第六百一條第二項自體ハ既ニ發航後ノ解除ニ適用アルヘキコトヲ豫想シ「發航前ト雖モ」ト言ヘルヲ以テ此說ヲ採ルヲ得ヘカラス(獨商五八七參照)

(四) 航海又ハ運送カ法令ニ反スルニ至リタルトキ其他不可抗力ニ因リテ契約ヲ爲シタル目的ヲ達スルコト能ハサルニ至リタルトキ(註三)ハ各當事者ハ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得(六一四、六一六)此場合ハ所謂正當ナル事由ニ因ル(OK justa causa) 解除ナレハ發航前ニ於テ解除ヲ爲シタルトキト雖モ運送貨ノ支拂ヲ爲スコトヲ必要トセサルナリ

(註三) 第三者ノ判決執行ニ因リ運送品ノ占有ヲ喪失シタル場合ノ如キハ此規定ノ適用アルモ運送 物品運送

法定原因ニ因ル發航前ノ解除

法定原因ニ因リ發航後ノ解除

法定原因ニ因リ運送契約ノ終了

運送品ノ一部ニ付テ生シタル不可抗力

- (五) 航海又ハ運送カ法令ニ反スルニ至リタルトキ其他不可抗力ニ因リテ契約ヲ爲シタル目的ヲ達スルコト能ハサルニ至リタルトキハ發航後ニ其事由カ生シタル場合ニ於テモ各當事者ハ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得但備船者又ハ荷送人ハ割合運送貨前項五參照ヲ支拂フコトヲ要ス(六一四二、六一六一)
 - (六) 運送契約ハ左ノ事由ニ因リテ當然終了(六一三一、六一六一)
 - 一 船舶カ沈没シタルコト
 - 二 船舶カ修繕スルコト能ハサルニ至リタルコト(五七一參照)
 - 三 船舶カ捕獲セラレタルコト
 - 四 運送品カ不可抗力ニ因リテ滅失シタルコト
- 上掲セル第一乃至第三ノ事由カ航海中ニ生シタル場合ニ於テハ備船者又ハ荷送人ハ運送品ノ價格ヲ超エサル限度ニ於テ割合運送貨前項五參照ヲ支拂フコトヲ要ス(六一三二、六一六一)然レトモ第四ノ事由カ生シタル場合ニ於テハ運送貨ヲ支拂フコトヲ要セス(六一九三、三三六一)

運送品ノ一部ニ付テ生シタル不可抗力

- (七) 運送品ノ一部カ不可抗力ニ因リテ滅失シタル場合又ハ運送品ノ一部ニ付キ其運送カ法令ニ反スルニ至リタル場合其他不可抗力ニ因リテ契約ヲ爲シタル目的ヲ達スルコト能ハサルニ至リタル場合ニ關シテハ全部備船ト一部備船又ハ箇品運送トヲ區別シテ論述セサルヘカラス
- 全部備船ノ場合ニ在テハ備船者ハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ノ負擔ヲ重カラシメサル範圍内ニ於テ他ノ運送品ヲ船積スルコトヲ得備船者カ其權利ヲ行ハント欲スルトキハ遲滞ナク運送品ノ陸揚又ハ船積ヲ爲スコトヲ要ス若シ其陸揚又ハ船積ヲ怠リタルトキハ運送貨ノ全額ヲ支拂フコトヲ要ス(六一五)
- 一部備船又ハ箇品運送ノ場合ニ於テハ備船者又ハ荷送人ハ運送貨ノ全額ヲ支拂ヒテ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得(六一六二)而シテ此場合ニ於テハ運送品ノ船積後ト雖モ他ノ備船者及ヒ荷送人ノ同意ヲ得ルコトヲ必要トセサルナリ(六一・二參照)

船荷證券

第二款 船荷證券

運送 物品運送

理ノ權限内ニ在ルモノトス(大審院民事判決録七輯五卷一四九頁)

發行ヲ爲ス
場合

(一) 船荷證券ハ備船者又ハ荷送人ノ請求ニ因リテ之ヲ發行交付スルモノタリ

(六二〇)故ニ實際ニ於テ船荷證券ノ發行ナキ場合ヲモ生シ得ヘシ

(三) 船荷證券ハ運送品ノ船積後遲滯ナク之ヲ交付スルコトヲ要ス(六二〇)然レ

船積後

トモ船積前ニ於テハ絕對的ニ之ヲ發行シ得サルモノト解スヘカラス(三三)獨逸

船積前

於テハ明文ヲ以テ船積前ト雖モ船積ノ爲メ受取ラレタル運送品ニ付キ之

發行スルコトヲ得ヘキモノトセリ(獨商六四二五)立法上ヨリ言ハハ之ヲ可ナ

キトス

船荷證券ハ船積前ニ之ヲ預成授受スルモ違法ニ非ス(大審院民事判決録六輯一一卷七一

頁)此判決ノ旨趣ハ船荷證券カ必スシモ無効ナルモノニ非サルノ意味ニ解スヘシ(船長ノ船舶

所有者其他ノ利害關係人ニ對スル關係ニ於テハ職務違反トシテ其責任ヲ免ルルコトヲ得サ

ルモノト論斷セサルヘカラス(五五八參照)

(四) 備船者又ハ荷送人ハ船長又ハ之ニ代ハル者ノ請求ニ因リ船荷證券ノ謄本

有ルモノトシテ之ヲ交付スルコトヲ要ス(六二三)

此謄本ハ後日ノ證據トシテ船荷證券ノ變造セラレタルカ如キ場合ニ備フル

モノトシテ船長ハ之ヲ船中ニ備ヘ置クコトヲ要ス(五六二・一項六號)

モノトシテ船長ハ之ヲ船中ニ備ヘ置クコトヲ要ス(五六二・一項六號)

船荷證券ノ
形式

第三項 船荷證券ノ形式

モノニシテ船長ハ之ヲ船中ニ備ヘ置クコトヲ要ス(五六二・一項六號)

船荷證券ハ要式證券ニシテ法律ニ之カ記載事項ヲ定メタリ即チ左ノ如シ

- 一 船舶ノ名稱及國籍
- 二 船長カ船荷證券ヲ作ラサルトキハ船長ノ氏名
- 三 運送品ノ種類重量若クハ容積及ヒ其荷造ノ種類箇數竝ニ記號
- 四 備船者又ハ荷送人ノ氏名又ハ商號
- 五 荷受人ノ氏名若クハ商號
- 六 船積港
- 七 陸揚港但發航後備船者又ハ荷送人カ陸揚港ヲ指定スヘキトキハ其之ヲ指定スヘキ港
- 八 運送貨
- 九 數通ノ船荷證券ヲ作リタルトキハ其員數

運送 物品運送

十 船荷證券ノ作成地及モ其作成ノ年月日
十一 船長又ハ之ニ代ハル者ノ署名

記載事項ノ欠缺

〔註一〕 荷證券ノ形式カ欠缺セル爲メ無効ナル場合ニ於テ他ノ指圖證券トシテ有效ナリヤ否ヤハ當事者ノ意思解釋ニ因リテ定マルヘキモノトス(大審院民事判決錄九輯一一頁)

物引換證ニ付キ説述スル所商行爲法八章二節一款二項ヲ参照スヘシ

船荷證券ノ性質及ヒ效力

法定ノ指圖證券タル性質

第四項 船荷證券ノ性質及ヒ效力

(一) 船荷證券ハ貨物引換證ト同シク有價證券ニシテ且法律上當然ノ指圖證券ナルヲ以テ記名式ナルトキト雖モ裏書ヲ禁スル旨ヲ記載シタル場合ノ外ハ裏書ニ依リテ之ヲ讓渡スコトヲ得ヘシ(六二九、三三四ノ三又船荷證券ハ選擇無記名式ノ發行ヲ許スヘキモノタリ即チ荷受人ノ氏名若クハ商號ト共ニ其船荷證券ノ所持人ニモ亦運送品ヲ引渡スヘキ旨ヲ記載スルコトヲ得ヘシ(二八二、四四九)然レトモ無記名式ノ發行ハ認メラレサルモノト云フヘシ是レ寧ロ多數

物權的効力

債權的効力

受戻證券タル性質

ノ立法例ニ反スル所ナレトモ無記名式ト同一效力ヲ有スル選擇無記名式ノ發行ヲ認メタル以上ハ實際上何等支障ナキモノトス因ニ言フ改正前ノ商法第六百二十二條第五號ハ無記名式ノ船荷證券ヲ認メタリ

(二) 船荷證券ハ物權的有價證券ナルコト貨物引換證ト同シ即チ船荷證券ニ依リ運送品ヲ受取ルコトヲ得ヘキ者ニ船荷證券ヲ引渡シタルトキハ其引渡ハ運送品ノ上ニ行使スル權利ノ取得ニ付キ運送品ノ引渡ト同一ノ效力ヲ有ス(六二九、三三五)又船荷證券ヲ作りタルトキハ運送品ニ關スル處分ハ船荷證券ヲ以テスルニ非サレハ之ヲ爲スコトヲ得ス(六二九、三三四ノ二)

(三) 船荷證券ノ債權的効力ニ付テモ貨物引換證ト同シ即チ船荷證券ヲ作りタルトキハ運送ニ關スル事項ハ船舶所有者又ハ船舶賃借人ト所持人トノ間ニ於テハ船荷證券ノ定ムル所ニ依ルモノトス(六二九、三三四)

(四) 船荷證券ノ受戻證券ナルコト亦貨物引換證ト同シ即チ船荷證券ヲ作りタル場合ニ於テハ之ト引換ニ非サレハ運送品ノ引渡ヲ請求スルコトヲ得ス(六二九、三四四)但數通ノ船荷證券ヲ作りタル場合ニ在テハ陸揚港ニ於テハ其一通ノ

運送 物品運送

數通ノ船荷
證券

所持人カ運送品ノ引渡ヲ請求シタルトキト雖モ船長ハ其引渡ヲ拒ムコトヲ得
ス六二四、六二五)

參考書——商行爲法一章三節及ヒ八章二節一款二項並ニ同所ニ引用シタ
ル諸書貨物引換證ノ性質及ヒ效力ニ關スル説明ハ總テ之ヲ船荷證券ニ類
推スルコトヲ得ヘキヲ以テ本書ニ於テハ詳細ノ説述ヲ省略セリ)

第五項 數通ノ船荷證券

(一) 船荷證券ハ備船者又ハ荷送人ノ請求ニ因リ數通發行セラルルコトアリ(六
二〇)是レ貨物引換證ト趣ヲ異ニスル所ナリ(佛法系)立法例ニ於テハ四通以上
ノ交付ヲ必要トシ一通ハ備船者又ハ荷送人、一通ハ荷受人、一通ハ船長、一通ハ船
舶所有者ノ手ニ存スヘキモノトス又英法ニ於テハ三通ノ發行ヲ常トス然レト
モ我商法ニ在テハ獨逸法ニ於ケルト同シク備船者又ハ荷送人ノ請求ニ應シテ
一通ヲ交付スルモ又數通ヲ交付スルモ可ナリ(獨六四二參照)而シテ船舶所有者
ハ備船者又ハ荷送人ノ署名アル膽本ヲ保有スルヲ以テ足レリトスヘキナリ(六

數通發行ノ
時及ヒ數通
形式

A.

B. 形式

數通發行ノ
場合ニ於ケル
引渡

二三參照

數通ノ船荷證券ハ爲替手形ノ複本(五一八以下)ト同シク荷送人ヨリ路ヲ異ニ
シテ之ヲ荷受人ニ送付スルカ又ハ一通ヲ自己ノ手ニ保有シテ以テ途中紛失ノ
場合ニ備フルヲ常トス例ヘハ三通ノ船荷證券ノ交付ヲ受ケ其一通ヲ自己ノ手
ニ存シ他ノ二通ヲ郵便路ヲ異ニシテ荷受人ニ郵送スルカ如シ

(二) 數通ノ船荷證券ハ備船者又ハ荷送人ノ請求ニ因リテ作成セラルヘキモノ
ニシテ(六二四)數通ノ船荷證券ノ所持人カ後日ニ至リテ他ノ數通ノ發行ヲ求ム
ルコトヲ得サルモノトス何トナレハ數通ノ船荷證券ヲ作りタルトキハ其員數
ヲ各證券ニ記載スヘキヲ以テナリ(六二二、九號)是レ手形複本ノ場合ト異ル所ナ
リ

數通ノ船荷證券ハ合シテ實質上ニ於ケル一箇ノ證券ヲ成スヘキモノナルヲ
以テ其記載事項ヲ同一ニスヘキハ言ヲ竣タサル所ナリ

(三) 數通ノ船荷證券ハ其數通ノ發行ヲ認メタル目的上各通獨立シテ其效力ヲ
有スルモノナルカ故ニ陸揚港ニ於テハ船長ハ數通ノ船荷證券中一通ノ所持人

運送 物品運送

II. 5. 393) 然レトモ多數學者ハ專ラ之ニ反シ住居及ヒ食料ノ給與ハ運送契約當然ノ效力トシテ爲サルモノニシテ其單一ナル請負契約タルノ性質ヲ害スルコトナシトセリ (Schaps, Fünftfer Abschn. Vorbem 3) 余ヲ以テ之ヲ觀ルニ住居及ヒ食料ノ給與ハ旅客運送ニ必然的ニ隨件スルモノニ非サルヲ以テ其給與アル場合ニ於テハ旅客運送ト貸借食料供給契約等カ併合セル契約關係アルモノト解スルヲ可ナリトス尙ホ給仕人ノ勞務ヲ目的トスル雇傭關係ヲモ併存スルコト亦通常ナルヘシ。

(二) 旅客運送ヲ爲ス爲メ船舶ノ全部又ハ一部ヲ以テ運送契約ノ目的ト爲シタル場合ニ於テハ船舶所有者ト備船者トノ關係ニ付テハ一般的ニ物品運送ニ關スル規定ヲ準用ス(六四〇) 法文ニ準用ストアルヨリ觀レハ此場合ニ於ケル主タル運送契約カ物品運送ノ一種タル備船契約ニ非サルヲ知ルヘシ故ニ主タル運送契約ハ專ラ旅客運送ノ一種タル備船契約ト觀察スヘキモノナリ

備船者ト旅客トノ間ノ關係ハ再運送タル旅客運送契約ノ定ムル所ニ依ルヘク此場合ニハ第六百十二條ノ適用ナキヲ以テ船舶所有者ハ旅客ニ對シテ直接

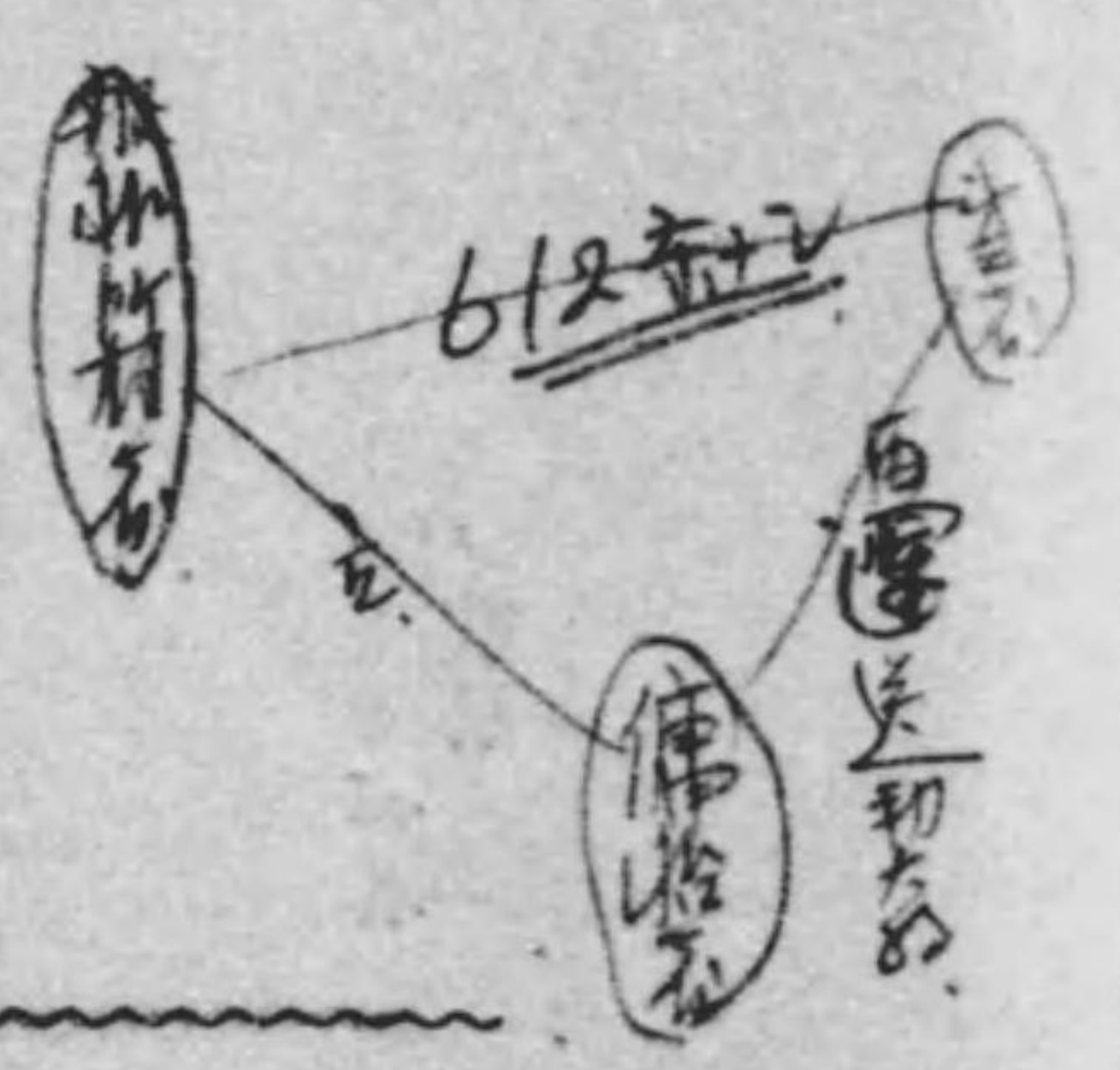
旅客運送ノ
備船契約

手運送契約
旅客運送ノ一種ニ備船契約

備船者ト旅客トノ間

再運送契約ノ定ムル所

第六百十二條ノ適用ナキヲ以テ船舶所有者ハ旅客ニ對シテ直接



旅客運送契約ノ形式

乗船切符
記名式
無記名式

責任ヲ負ハサルモノナリ (Boyens § 676, 2; Schaps § 676 Ann. 4) 是ノ物品運送ノ場合ト大ニ趣ヲ異ニスル所ナリ(前節一款一項(二)參照)
旅客運送ノ爲メニスル備船契約ハ移民ノ運送ノ場合ニ行ハルルコトアリ而シテ移民ノ運送ニ付テハ特別法令ニ依リ取締規定ヲ定メタルモノアルヲ以テ之ヲ參考スヘシ(明治二九年法七〇號移民保護法、明治四〇年外務省令三號移民保護法施行規則)

(三) 旅客運送契約ハ物品運送ト同シク諾成契約ニシテ其成立ニ形式ヲ必要トセス然レトモ乗船切符 (Überfahrtsbillet, billet de passage, passage ticket) ヲ發行スルヲ常トス其記名ノ乗船切符ハ之ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得ス(六三〇) 但反對ノ約束アルトキハ此限ニ在ラサルヤ勿論ナリ

無記名ノ乗船切符ハ運送開始前ニ於テハ自由ニ之ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得ヘク即チ一ノ有價證券タリ然レトモ既ニ運送カ開始セラレタル後ハ之ヲ讓渡スコトヲ得ス其切符ハ單ニ證據ノ爲メニスル證券ト爲リ有價證券タル性質ヲ失ヒタルモノト觀ルヘシ何トナレハ船舶所有者ハ持人ノ旅客ヲ運送スル義務

運送 旅客運送

ヲ負フニ止マルモノナルヲ以テ既ニ運送カ開始セラレタル後ハ旅客ニ變更アルコトヲ許ササルヘケレハナリ

(四) 旅客運送ノ契約者ハ旅客 (Reisender, passenger, Jassenger) 自體タルヲ常トスレトモ他人ノ爲メニ契約ヲ爲ス場合モアリ得ヘシ例ヘハ親カ子ヲ携帶シテ乗船スル場合ノ如シ

旅客運送ニ於テ運送ヲ爲スヘキコトヲ約スル者ハ船舶所有者タルコトヲ常トスレトモ船舶賃借人タルコトモ之アルヘシ此後ノ場合ニ於テハ船舶所有者ニ關スル以下所説ノ規定カ總テ船舶賃借人ニ適用セラルヘキモノナレハ煩ヲ避ケテ一之ヲ舉示セサルコトトセリ(五五七一)又船舶者カ旅客運送ヲ爲ス場合ハ法律之ヲ豫想スレトモ(六四〇)而モ之ニ關スル規定ヲ存セサルヲ以テ船舶所有者ニ關スル規定カ此場合ニ類推適用セラルルモノト解スルノ外ナカルヘシ

第二款 船舶所有者ノ義務

(一) 旅客ノ航海中ノ食料ハ船舶所有者ノ負擔トス(六三一)然レトモ短距離ノ海上運送ニ於テハ食料ノ供給ヲ爲ササルヲ常トス又長距離ノ運送ト雖モ甲板客 (Deck Passenger) ノ如キ特ニ食料ヲ自辨セシムルコトアリ

(二) 旅客カ契約ニ依リ船中ニ携帶スルコトヲ得ル手荷物 (Reisegut baggage à la main, Passengers Luggage) ニ付テハ船舶所有者ハ特約アルニ非サレハ別ニ運送貨ヲ請求スルコトヲ得ス(六三二)

海運ノ實際上ニ於テハ旅客ノ等級ニ從ヒ手荷物トシテ携帶シ得ヘキ容積及ヒ重量ヲ定メ置クヲ常トス

(三) 航海ノ途中ニ於テ船舶ヲ修繕スヘキトキハ船舶所有者ハ其修繕中旅客ニ相當ノ住居及ヒ食料ヲ供スルコトヲ要ス但旅客ノ權利ヲ害セサル範圍ニ於テ他ノ船舶ヲ以テ上陸地マテ旅客ヲ運送スルコトヲ提供シタルトキハ此限ニ在ラス(六三六)

(四) 旅客カ死亡シタルトキハ船長ハ最モ其相續人ノ利益ニ適スヘキ方法ニ依リテ其船中ニ在ル手荷物ノ處分ヲ爲スコトヲ要ス(六三八)例ヘハ手荷物ニ付キ

航海能力
ノ擔保義務

旅客ノ受ケ
タル損害ノ
賠償義務

財産目録ヲ作リテ之ヲ保管シ其相續人ニ引渡スカ如シ或ハ必要アルトキハ之ヲ賣却シテ其代金ヲ引渡スヘキコトアルヘシ
(五) 船舶所有者ハ旅客ニ對シ發航ノ當時船舶カ安全ニ航海ヲ爲スニ堪フルコトヲ擔保スルモノニシテ特約ヲ以テ其責ヲ免ルルコトヲ得サルナリ(六三九一、五九一、五九二)(註一)

(註一) 船舶ノ航海能力及ヒ其擔保義務ニ關スル特約ノ效力ニ付テハ第一節ノ(四)及ヒ(五)第二節第一款第二項ノ(一)ヲ參考スヘシ

(六) 船舶所有者ハ自己又ハ船員其他ノ使用人カ運送ニ關シ注意ヲ怠ラザリシコトヲ證明スルニ非サレハ旅客カ運送ノ爲メ受ケタル損害ヲ賠償スル責ヲ免ルルコトヲ得ス而シテ其損害賠償額ヲ定ムルニ付テハ裁判所ハ被害者及ヒ其家族ノ情況ヲ斟酌スルコトヲ要ス(六三九一、三五〇)(註二)

(註二) 旅客ノ受ケタル損害ニ對スル責任ニ關シテハ商行為法第八章第三節(一)ヲ參考スヘシ

船舶所有者ハ特約ヲ以テ上述セル責任ヲ免ルルコトヲ得ヘキモ自己ノ過失船員其他ノ使用人ノ惡意若クハ重大ナル過失又ハ船舶カ航海ニ堪ヘサルニ因

手荷物ノ運
送ニ關スル
責任

船舶所有者
ノ權利
發航及ヒ航
海關稅ノ權
利

リテ生シタル損害ヲ賠償スル責ヲ免ルルコトヲ得ス(註三)

(註三) 本款註一參照

(七) 船舶所有者ハ旅客ヨリ引渡ヲ受ケタル手荷物ニ付テハ特ニ運送貨ヲ請求セサルトキト雖モ物品運送ノ場合ニ於ケルト同一ノ責任ヲ負フモノトス(六三九一、三五一)(註四)

(註四) 商行為法第八章第三節(二)參照

船舶所有者ハ旅客ヨリ引渡ヲ受ケサル手荷物ニ付テハ自己又ハ船員其他ノ使用人ニ過失アル場合ヲ除ク外損害賠償ノ責ニ任セス(六三九一、三五二)(註五)

(註五) 商行為法第八章第三節(三)參照

船舶所有者カ特約ヲ以テ上述セル責任ヲ免ルルニ付キ制限アルコトハ(六)ニ説明シタル所ト同シ(六三九一、五九二)

第三款 船舶所有者ノ權利

(一) 旅客カ乘船時期マテニ船舶ニ乗込マサルトキハ船長ハ發航ヲ爲シ又ハ航

不法ノ手荷
物ニ關スル
權利

運送貨請求
權

海ヲ繼續スルコトヲ得此場合ニ於テハ旅客ハ運送貨ノ全額ヲ支拂フコトヲ要ス(六三三)本條ニ所謂航海繼續ノ場合ハ寄港地ニ於テ一時上陸シタル旅客カ歸船セサルトキニ生スルモノタリ

(二) 法令ニ違反シ又ハ契約ニ依ラスシテ船積シタル旅客ノ手荷物ハ船長ニ於テ何時ニテモ之ヲ陸揚シ若シ船舶旅客又ハ積荷ニ危險ヲ及ホス虞アルトキハ之ヲ放棄スルコトヲ得若シ船長カ之ヲ運送スルトキハ船積ノ地及ヒ時ニ於ケル同種ノ運送品ニ對スル最高ノ運送貨ヲ請求スルコトヲ得而シテ上述セル規定ハ船舶所有者其他ノ利害關係人カ損害賠償ノ請求ヲ爲スコトヲ妨ケサルモノトス(六三九二、五九三)(註二)

(註二) 前節第一款第三項(一)參照

(三) 旅客ハ運送ノ報酬トシテ運送貨(Uberfahrtsgehd, prix de passage, passage money)ヲ支拂フ義務アルモノトス而シテ特約ナキ限ハ旅客ノ食料ノ供給及ヒ手荷物ノ運送ニ對スル報酬ハ當然此運送貨中ニ包含セララルモノタルコト既ニ述ヘタル所ナリ

船舶所有者
ノ權利ノ時
效

旅客運送契
約ノ終了

終了原因總
説

旅客ノ手荷物ニ付キ特ニ運送貨ノ支拂ヲ約シタル場合ニ付テハ第六百十七條ノ準用アリ船舶所有者ハ法定ノ場合ニ於テ其手荷物ヲ賣却若クハ質入シ之ヲ航海ノ用ニ供シ又ハ共同海損ノ爲メ之ヲ處分シタルトキト雖モ運送貨ノ全額ヲ請求スルコトヲ得ヘシ(六三九二)(註三)

(註三) 前節第一款第三項(五)參照

(四) 船舶所有者ハ旅客又ハ手荷物ノ運送貨及ヒ附隨ノ費用ニ付キ其手ニ存スル旅客ノ手荷物ノ上ニ運輸ノ先取特權ヲ有ス(民三一八)

(五) 船舶所有者ノ旅客ニ對スル債權ハ一年ヲ經過シタルトキハ時効ニ因リテ消滅ス(六三九一、六一八)

第四款 旅客運送契約ノ終了

(一) 旅客運送ハ一般ノ契約終了原因ニ因リテ終了ス然レトモ商法ハ此他別ニ解除ニ因ル終了ト法定原因ニ因ル當然ノ終了トヲ認メ之ニ關スル特別規定ヲ爲セリ即チ以下ニ説明スル所ノ如シ尙ホ是等ノ規定ハ概ネ任意規定ニシテ特

運送 旅客運送

旅客ノ任意
解除

約ヲ以テ別段ノ定ヲ爲スコトヲ得ヘキハ物品運送ニ付テ述ヘタル所ト同シ
(二) 發航前ニ於テハ旅客ハ運送賃ノ半額ヲ支拂ヒテ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ
得發航後ニ於テハ旅客ハ運送賃ノ全額ヲ支拂フニ非サレハ契約ノ解除ヲ爲ス
コトヲ得ス(六三四)

法定原因ニ
因ル解除

(三) 航海又ハ運送カ法令ニ反スルニ至リタルトキ其他不可抗力ニ因リテ契約
ヲ爲シタル目的ヲ達スルコト能ハサルニ至リタルトキハ各當事者ハ契約ノ解
除ヲ爲スコトヲ得其事由カ發航後ニ生シタル場合ニ於テ契約ノ解除ヲ爲シタ
ルトキハ旅客ハ運送ノ割合ニ應シテ運送賃ヲ支拂フコトヲ要ス(六三九、六一
四)

旅客ノ航海
不能ノ場合

(四) 旅客カ發航前ニ死亡、疾病其他一身ニ關スル不可抗力ニ因リテ航海ヲ爲ス
コト能ハサルニ至リタルトキハ船舶所有者ハ運送賃ノ四分ノ一ヲ請求スルコ
トヲ得其事由カ發航後ニ生シタルトキハ船舶所有者ハ其選擇ニ從ヒ運送賃ノ
四分ノ一ヲ請求シ又ハ運送ノ割合ニ應シテ運送賃ヲ請求スルコトヲ得(六三五)
(五) 旅客運送契約ハ船舶カ沈没シタルトキ修繕スルコト能ハサルニ至リタル

法定原因ニ

因ル運送契
約ノ終了

トキ(五七一參照)又ハ捕獲セラレタルトキハ當然終了ス若シ其事由カ航海中ニ
生シタルトキハ旅客ハ運送ノ割合ニ應シテ運送賃ヲ支拂フコトヲ要ス(六三七)

廣義ノ海損
ト狹義ノ海損

第四章 海損

第一節 總論

(一) **廣義ノ海損** (Haverel, avarie, average) トハ航海上生スヘキ各種ノ損害ヲ謂フ其損害ハ或ハ船舶又ハ積荷自體ノ滅失毀損ノ如キ實物損害 (Schäden, avaries dommages, losses) タルコトアリ又或ハ救助料等ノ費用ノ支出ニ關スル費用損害 (Kosten, avaries-frais, expenditures) タルコトアリ

廣義ノ海損ハ必スシモ**非常的**ノ損害タルモノニ非ス或ハ航海上通常生スル損害タルコトアリ例ヘハ船舶ノ使用ニ因ル消耗水先案内料入港税等ノ如シ之ヲ稱シテ**狹義ノ海損** (Kleine Haverel, menues avaries, petty averages) ト云フ然レトモ此種ノ損害ハ船舶所有者カ其取得シタル運送貨ヲ以テ支辨スヘキモノニシテ別ニ之カ負擔ニ付キ問題ヲ生スルコトナシ法律カ海損トシテ特ニ規定ヲ設ケタルハ**非常**ノ原因ニ因リテ生シタル損害ニシテ**船舶所有者**ノ**當然**負擔スヘキモノナルモノノミニ關ス**狹義**ニ於ケル海損即チ是ナリ

狹義ノ海損

廣義ノ海損
狹義ノ海損

小海損ハ狹義ノ海損ニシテ通常ノ海損トシテ

共同海損
單獨海損

(二) **狹義ノ海損** ハ之ヲ**共同海損** (gemeinschaftlich, grosse Haverel, avaries communes ou grosses, general averages) ト**單獨海損** (besondere Haverel, avaries particulières, particulier averages) トニ分類スルコトヲ得ヘシ**共同海損** トハ**船長**カ船舶及ヒ積荷ヲシテ**共同**ノ危険ヲ免レシムル爲メニ爲シタル處分ニ因リテ生シタル損害ヲ謂ヒ**單獨海損** トハ共同海損以外ノ非常原因ニ因ル損害ヲ謂フ

共同海損 ニ付テハ商法中ニ詳細ナル規定ヲ設ケレトモ**單獨海損** ニ付テハ民法上ノ一般原則ニ從フヲ以テ足レリトシ船舶ノ衝突ニ關スル一二ノ規定以外規定ヲ爲サス蓋シ**單獨海損** ニシテ天災其他ノ不可抗力ニ因リテ生シタルモノハ天災ハ所有者ノ負擔トス (casum sentit dominus) トノ原則ニ因リ其損害ヲ受ケタル船舶又ハ積荷ノ所有者之ヲ負擔スヘク(獨商七〇一)他人ノ不法行爲ニ因リ生シタルモノニ至テハ不法行爲ニ關スル民法ノ規定ニ從ヒ其救済ヲ受ケルコトヲ得ヘキモノナリ

單獨海損

共同海損以外ノ非常原因ニ因リテ生シタルモノハ天災ハ所有者ノ負擔トス (casum sentit dominus) トノ原則ニ因リ其損害ヲ受ケタル船舶又ハ積荷ノ所有者之ヲ負擔スヘク(獨商七〇一)他人ノ不法行爲ニ因リ生シタルモノニ至テハ不法行爲ニ關スル民法ノ規定ニ從ヒ其救済ヲ受ケルコトヲ得ヘキモノナリ

共同海損

第二節 共同海損

海損 總論 共同海損

貨物損害
費用損害