

714 54

法學博士梅謙次郎講述

民法講義

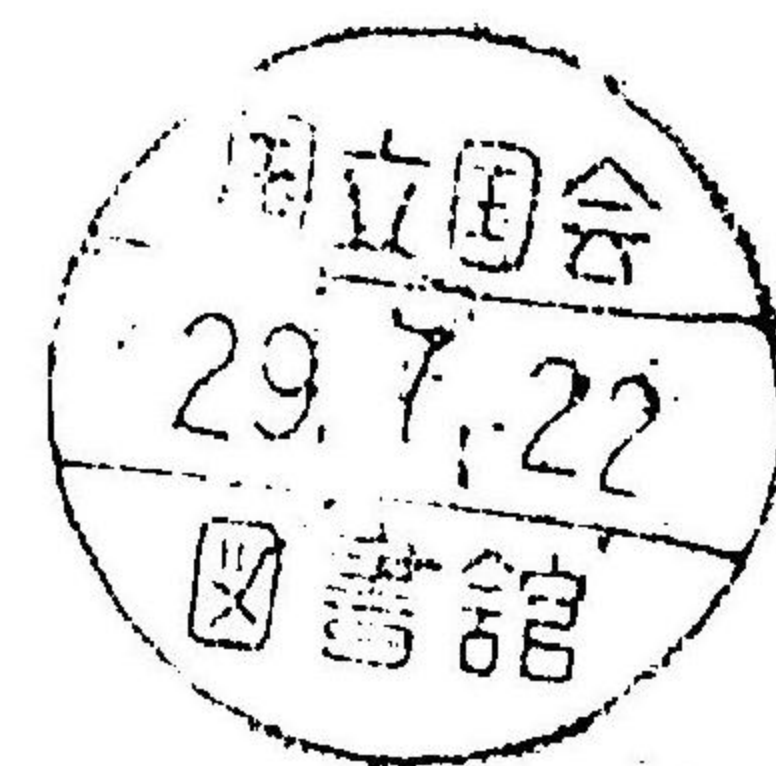
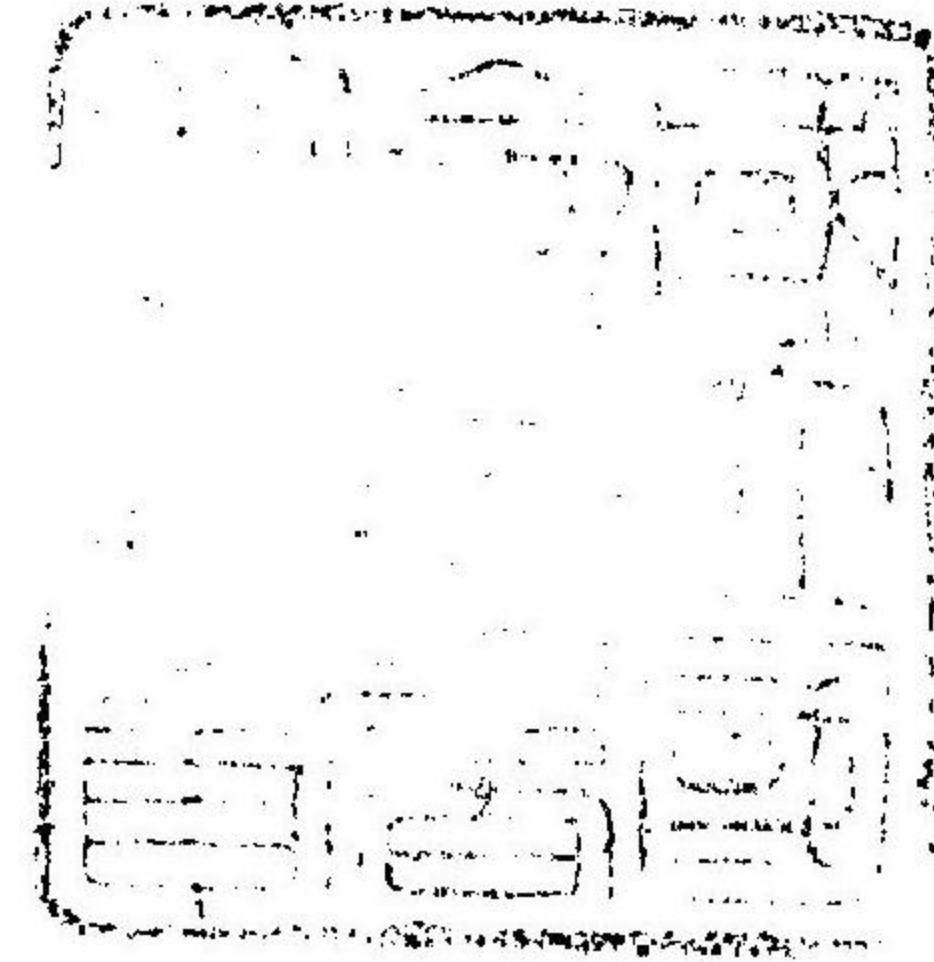
東京

明法館  
同文館





生先郎次謙梅 士博學法



337146



## 序

國法ハ國家ガ國民ノ共同生存ニ缺クベカラズト認メ  
タル條件ト社會當時ノ道德觀念トヲ參酌シ以テ規定  
シタル所ノモノナレバ其ノ性質及ヒ作用ノ敢テ道德  
ト矛盾セザルノミナラズ却テ道德ノ及バザル所ヲ裨  
補スルモノト謂フベキナリ

今ヤ我國ニ於テハ法典編纂ノ業既ニ成リ西人ノ所謂  
法治國ノ域ニ進ミタレバ吾人ノ一舉手一投足ハ皆法  
律ノ規定ニ遵據セザルベカラズ故ニ國民ノ本分ヲ盡



クサント欲スレバ先ツ國法ノ大要ヲ知ラザルベカラ  
ズ殊ニ未來ノ國民タル兒童ノ教育ニ任ズル者ノ如キ  
ハ豫メ法律ノ原理ト國法ノ大要トヲ體認シ生徒ヲ教  
授スルニ當リテ國家元首國民兵役ノ義務納稅ノ義務  
親族ノ關係及ヒ他人ニ對スル責務等ノ文字アルトキ  
ハ法律上ノ見地ヨリシテ之レヲ説明シ國法ニ違反ス  
ルコトノ亦道德ニ悖戾スルモノナルコトヲ知ラシメ  
ザルベカラズ此ノ如クニシテ始テ以テ今日ノ急務タ  
ル公德養成ノ道ニ資スベキナリ然ルニ現今教育界ノ  
狀況如何ト顧ルニ徒ニ仁義德行ノミヲ重ンジ刑名功

利ヲ賤ミタル支那古代ノ主義尙ホ存ジ乃チ法律ト道  
徳トハ柄鑿相容レザルモノノ如ク思惟シ其ノ極國法  
ニ違反スルモ尙ホ道德ニ悖戾スルモノニ非ラズト云  
フガ如キ誤斷ヲ下ス者アルニ至レリ  
予ハ久シク茲ニ慨スル所アリテ教育界ニ於テモ法律  
ノ思想ヲ注入シ延ヒテ國民全體ニ普及セシメンコト  
ヲ欲セシモ未タ其ノ機會ヲ得サリキ然ルニ明治三十  
二年ノ本會高等學術講義會ニ方リ法學界ノ大家ニシ  
テ新法典ノ調査委員タル梅法學博士ヲ聘シ民法ノ講  
筵ヲ開クコトヲ得タリシハ予ガ多年抱懷セシ志望ノ



一部ヲ果タスコトヲ得タルモノニシテ實ニ幸慶ニ堪  
ヘザル所ナリ今ヤ其ノ講本ノ上梓成ルヲ告ケシヲ以  
テ茲ニ同博士ノ勞ヲ謝スルト共ニ一言ヲ卷端ニ掲ク  
ルコト此ノ如シ

明治三十四年十月

帝國教育會長 辻 新 次

### 民法講義自序

一昨年ノ春、帝國教育會長辻新次君、駕ヲ茅廬ニ枉ゲラレ、囑シテ  
曰ハルルニハ、今夏我會ニ於テ講習會ヲ開カウト思フガ、昨年來  
民法施行セラレ、國民皆之ヲ知ルノ要アルノミナラズ、教育家ニ  
於テハ殊ニ之ヲ知ラネバナラヌ、因ツテ今回ノ科目ノ一ハ之ヲ  
民法ト定メタノデアアル、就テハ多忙中氣ノ毒ナガラ、之ガ講義ノ  
勞ヲ執ツテ貰ヒタイトノ事デアツタ、予ハ如何ニモ多忙ニテ迷  
惑ヲ感シタケレドモ、此講習ノ必要ヲ思フコト切デアツタガタ  
メ、遂ニ之ヲ承諾シ、前後十回ヲ以テ此講義ヲ了ハツタノデアアル、  
勿論斯様ナ講義ハ始メテノ事デアアルシ、回数モ十回ト限ラレ、其



時數總計僅ニ二十時ニ過ギヌノデアアルカラ、到底十分ノ豫算モ立テ兼ホタレドモ、辛ウシテ豫定ノ時間ニ豫定ノ講義ヲ了ハツタノデアアル、唯中ニ煩簡其宜シキヲ得サルモノ多多アルト思フケレドモ、豫メ草稿ヲ起シテ爲シタル講義ニ非ザレハ、是レ固ヨリ免レザル所デアアル、其後帝國教育會ヨリ此講義ノ筆記ヲ世ニ公ニセントノ照會ガアツテ、考ヘテ見ルニ、成程予ガ講義ハ不完全ヲ極メタルモノデアアルケレドモ、是レ猶ホ無キニ勝ルデアラウ、今ヤ民法施行セラレテ既ニ一年ヲ過グルモ、未ダ之ニ關シテ一般ノ國民殊ニ教育家ノ參考トナルベキ著書ノ出デタルヲ聞カヌカラ、予ガ不完全ナル講義筆記デモ之ヲ公ニシタナラバ、或

二

ハ世ニ裨益スル所ナキニモ限ラヌデアラウト思ハレタノデアアル、是ニ於テ遂ニ帝國教育會ノ希望ヲ容ルルコトニシタノデアアルガ、唯奈何セン、其後種種公私ノ用務ニ趁ハレテ、講義筆記ヲ校閱スルノ違ガナクテ、荏苒昨年ノ秋ニ至リ、其校閱ニ著手スルト間モナク、二豎ノ侵ス所トナツテ、今春ニ至リ始メテ全快シタル仕合デアアルニ、カテテ加ヘテ特ニ繁劇ナル職務ニ就クコトトナツテ、愈講義發刊ノ期ヲ延バヌノ已ムヲ得ザルニ至ツタノデアアル、過般來漸ク小閑ヲ得タルヲ以テ、百事ヲ抛ケテ、講義筆記ノ校閱ニ從事シ、僅ニ之ヲ梓ニ上ボスコトヲ得ルコトトナツテ、爰ニ始メテ一昨年來ノ約ヲ履ムコトヲ得タノデアアル、



此講義ハ一昨年ノ夏爲シタノデアアルカラ、中ニ往往當時ニ遡ツ  
テ考ヘナケレバ、了解シ難キ事が尠カラヌ故、之ヲ讀マン人ハ其  
心シテ讀ミタマヘ

明治三十四年十月初旬

洋洋學人

梅謙次郎識ス

# 民法講義目次

## 緒言

### 第一編 總則

#### 第一章 權利ノ主體

##### 第一節 自然人

###### 第一款 權利能力

###### 第二款 行爲能力

###### 第一 未成年者

###### 第二 禁治產者

###### 第三 準禁治產者

###### 第四 妻

##### 第二節 法人

目次

一  
五  
五  
七  
七  
七  
七  
二  
二  
四  
七  
一七  
一七  
二〇  
二二  
二七  
二七



第二章 權利ノ客體……………三五

第三章 法律行爲……………四一

第一節 總則……………四三

第二節 意思表示……………五二

第三節 代理……………六四

第四節 無効及ヒ取消……………六五

第一款 無効……………六五

第二款 取消……………六八

第五節 條件及ヒ期限……………七〇

第一款 條件……………七〇

第二款 期限……………七三

第四章 時效……………七七

第一節 取得時效……………七九

第二節 消滅時效……………八一

第二編 親族……………八四

第一章 親族ノ範圍……………八七

第二章 家……………九四

第一節 總則……………九五

第一款 家族ノ範圍……………九五

第二款 入籍……………九七

第三款 轉籍……………一〇一

第四款 復籍……………一〇五

第五款 離籍……………一〇五

第二節 戶主及ヒ家族ノ權利義務……………一一一

第一款 氏……………一一一

第二款 家族ノ權利……………一一三

第三款 戶主ノ權利……………一一五

目次



第三節 戶主權ノ喪失……………一七八

第一款 隱居……………一七八

第二款 入夫婚姻……………一二六

第三款 廢家……………一二七

第四款 絕家……………一二八

第三章 婚姻……………一二九

第一節 婚姻ノ成立……………一二九

第一款 實質上ノ要件……………一三〇

第二款 形式上ノ要件……………一四七

第二節 婚姻ノ效力……………一五〇

第一款 身上ノ效力……………一五〇

第二款 財産上ノ效力……………一五三

第一 總則……………一五五

第二 法定財産制……………一六一

第三節 離婚……………一六四

第一款 協議上ノ離婚……………一六五

第二款 裁判上ノ離婚……………一六六

第四章 親子……………一七四

第一節 實子……………一七五

第一款 嫡出子……………一七五

第二款 庶子及ヒ私生子……………一八一

第二節 養子……………一八七

第一款 養子ノ縁組……………一八八

第一 實質上ノ要件……………一八八

第二 形式上ノ要件……………一九九

第二款 養子ノ效力……………二〇〇

第三款 養子ノ離縁……………二〇〇

第一 協議上ノ離縁……………二〇〇



第二 裁判上ノ離縁……………二〇二

第五章 親權……………二〇六

第一節 總則……………二〇八

第二節 親權ノ效力……………二〇九

第一款 身上ノ效力……………二〇九

第二款 財産上ノ效力……………二一三

第三節 親權ノ喪失……………二一四

第一款 親權全體ノ喪失……………二一五

第二款 管理權ノ喪失……………二一五

第一 管理權喪失ノ宣告……………二一五

第二 管理權ノ辭退……………二一六

第六章 後見……………二一七

第一節 後見ノ開始……………二一七

第一款 未成年者ノ後見……………二一八

第二款 禁治産者ノ後見……………二一九

第二節 後見ノ機關……………二二〇

第一款 後見人……………二二〇

第一 未成年者ノ後見人……………二二一

第二 禁治産者ノ後見人……………二二三

第三 後見人ノ辭任……………二二五

第四 後見人ノ缺格……………二二九

附 保佐人……………二三一

第二款 後見監督人……………二三一

第一 後見監督人ノ選定……………二三二

第二 後見監督人ノ職務……………二三二

第三節 後見ノ事務……………二三四

第一款 身上ノ事務……………二三四

第二款 財産上ノ事務……………二三五

第四節 後見ノ終了……………二四〇



第七章 親族會……………二四二

第八章 扶養ノ義務……………二四七

第一節 扶養義務者及ヒ扶養權利者……………二四九

第二節 扶養義務ノ内容……………二五三

第三編 財産……………二五六

第一章 物權……………二六〇

第一節 總則……………二六三

第一款 物權ノ種類……………二六三

第二款 物權ノ設定及ヒ移轉……………二六九

第三款 物權ノ消滅……………二七八

第二節 占有……………二八〇

第一款 占有ノ取得……………二八五

第二款 占有ノ效力……………二八九

第一 權利ノ推定……………二八九

第二 果實ノ取得……………二九〇

第三 權利ノ取得……………二九二

第四 費用ノ償還……………二九五

第五 占有ノ訴……………二九七

第三款 占有ノ消滅……………二九九

附 準占有……………三〇〇

第三節 所有權……………三〇〇

第一款 所有權ノ限界……………三〇六

第一 所有權ノ内容……………三〇六

第二 隣地權……………三一二

第二款 所有權ノ取得……………三一六

第一 先占……………三一七

第二 遺失物ノ拾得……………三二七



- 第三 埋藏物ノ發見.....三一九
- 第四 添附.....三二〇
- 第三款 共有.....三二四
- 第四節 地上權.....三二七
- 第五節 永小作權.....三三三
- 第六節 地役權.....三三六
- 第二章 債權.....三四二
  - 第一節 總則.....三四三
    - 第一款 債權ノ目的.....三四四
    - 第二款 債權ノ效力.....三五〇
    - 第三款 多數當事者ノ債權.....三六六
    - 第一 總則.....三六六
    - 第二 不可分債務.....三六八
    - 第三 連帶債務.....三七〇

- 第四 保證債務.....三七一
- 第四款 債權ノ讓渡.....三七二
- 第五款 債權ノ消滅.....三七六
  - 第一 辨濟.....三七七
  - 第二 相殺.....三七七
  - 第三 更改.....三七八
  - 第四 免除.....三七九
  - 第五 混同.....三七九
- 第二節 契約.....三八一
  - 第一款 總則.....三八一
    - 第一 契約ノ成立.....三八二
    - 第二 契約ノ效力.....三八三
    - 第三 契約ノ解除.....三八六
    - 第二款 贈與.....三八七
    - 第三款 賣買.....三八七

目次



第四款	交換	三八八
第五款	消費貸借	三八八
第六款	使用貸借	三八九
第七款	質貸借	三八九
第八款	雇傭	三九〇
第九款	請負	三九〇
第十款	委任	三九一
第十一款	寄託	三九二
第十二款	組合	三九二
第十三款	終身定期金	三九三
第十四款	和解	三九四
第三節	事務管理	三九五
第四節	不當利得	三九五
第五節	不法行爲	三九七
第三章	擔保	三九七

第一節	留置權	三九八
第二節	先取特權	四〇二
第一款	一般ノ先取特權	四〇三
第一	共益費用ノ先取特權	四〇四
第二	葬式費用ノ先取特權	四〇五
第三	雇人給料ノ先取特權	四〇六
第四	日用品供給ノ先取特權	四〇七
第二款	動産ノ先取特權	四〇八
第一	不動産賃貸ノ先取特權	四〇八
第二	旅店宿泊ノ先取特權	四一一
第三	運輸ノ先取特權	四一一
第四	公吏保證金ノ先取特權	四一二
第五	動産保存ノ先取特權	四一三
第六	動産賣買ノ先取特權	四一四
第七	種苗肥料供給ノ先取特權	四一五



第八 農工業勞役ノ先取特權……………四一六

第三款 不動產ノ先取特權……………四一七

第一 不動產保存ノ先取特權……………四一七

第二 不動產工事ノ先取特權……………四一八

第三 不動產賣買ノ先取特權……………四二一

第三節 質權……………四二二

第一款 總則……………四二二

第一 質權ノ設定……………四二二

第二 質權ノ效力……………四二三

第二款 動產質……………四二四

第三款 不動產質……………四二五

第四款 權利質……………四二八

第四節 抵當權……………四三三

第一款 抵當權ノ設定……………四三三

第二款 抵當權ノ效力……………四三四

### 第四編 相續

第一章 家督相續……………四四三

第一節 家督相續ノ開始……………四四三

第二節 家督相續人……………四四四

第三節 家督相續ノ效力……………四四七

第二章 遺產相續……………四四七

第一節 遺產相續ノ開始……………四四七

第二節 遺產相續人……………四四七

第三節 遺產相續ノ效力……………四四八

第三章 相續ノ承認及ヒ拋棄……………四四八



第一節 總則……………四四八

第二節 承認……………四四九

第三節 拋棄……………四五二

第四章 財産ノ分離……………四五二

第一節 相續債權者又ハ受遺者ノ請求ニ因ル財産分離……………四五二

第二節 相續人ノ債權者ノ請求ニ因ル財産分離……………四五二

第五章 相續人ノ曠缺……………四五三

第六章 遺言……………四五四

第一節 遺言ノ方式……………四五四

第二節 遺言ノ效力……………四五六

第三節 遺言ノ取消……………四五六

第七章 遺留分……………四五七

### 民法講義目次終

# 民法講義

法學博士 梅謙次



築

徹速記

## 緒言

唯今辻會長ヨリ御披露ノアリマシタ通り私ハ梅謙次郎ト申シマシテ今回此會ノ講義ヲ囑託セラレマシテ承諾ヲ致シタ者デアリマス、

實ハ色々公私多用ニアリマスルカラ大概ノコトハ是マデ御斷リスルコトニ致シテ居リマスルケレドモ此會ノ御依頼ハ喜ンデ承諾ヲ致シタ次第デゴザイマス、

諸君ノ多數ノ御方ハ多分教育ニ從事セララル方々デアラウト想像致シマスガ、普通教育ニ法律ヲ加フルノ可否ト云フコトハ随分攻究ヲ要スル問題デアリマシテ私モ之ニ付テハ豫テ考ヘテ居ルコトガアルノデアリマスガ、固ヨリ小學校ニ至ルマデ法律學ト云フモノヲ一ツノ科目トシテ設クルナドト云フ必要ハ無論ニナイコトデア



リマスケレドモ併ナガラ普通學ト申シマシテモ高等ノ程度ニ於テハ勿論、小學教育ニ關シマシテモ例ヘバ其教員ト爲ル人ハ平生國法ハ畧ホ心得テ居ツテ修身科ニ於テモ其他ノ科目ニ於テモ兒童ニ對シテ一通リ國法ノ心得ヲ以テ御話ナドガアルヤウデナイト識ラズ知ラズ違法ナルコトヲ教フルト云フヤウナコトニナル、ソレ故ニ私ハ法律ト云フモノヲ科目トシテ教フルト云フコトハ姑ク措イテ兎ニ角教育ニ從事セラルル方々ト云フ者ハ一通リ心得テ居ツテ貫ヒタイト云フ考ヲ持ツテ居ル、ソレ故ニ此度ノ御依頼ニハ喜ンデ應ジタ次第デアリマス、

法律ト申シマスルト隨分範圍ノ廣イ話デ、日々官報ニ出マサル所ノ法令ト云フモノハ皆私共ノ専門ノ範圍ニ屬スルモノデアアル、併ナガラ其總テノ法令ト云フモノヲ攻究スルト云フコトハ到底法律ノ専門家ト雖モ能クセザル所デアリマス、各學者ノ間ニハ分科モアルノデアリマスルカ民法ト申スモノハ兎ニ角此度法典モ出來テ施行セラレマシテ稍、其範圍ト云フモノガ定ツテ居ル、即チ其民法ト云フ法典ノ規定シテ居リマスル事項ノ範圍ト云フモノハ是ハ職業ノ如何ヲ問ハズ何人ト雖モ一通リ心得テ居ラナクハナラヌ所ノ法律ト考ヘマス、學理上ノ範圍ハ色々ヤカマシイ論モアリマスケレドモ民法ト云フ法典ノ規定シテ居ル所ノモノハ先ヅ私法ノ原則ト云

ツテ宜カラウト思ヒマス、公法、私法ノ區別ニ付テモ學者間ニエライ議論ガアリマスルガ、民法ノ規定スル所ノ事柄ハ凡ソ國家ノ政治ニ直接若クハ間接ニ關係シマセヌコトハ概シテ支配スル所ノモノデアルト云ツテモ宜イ、勿論各種ノ特別ナル事項ニハ夫々特別ノ法令ガアツテ必ズシモ民法ニ依ルノデアリマセヌガ、唯特別ノ法令ガナクレバ民法ノ明文若クハ其原則ガ常嵌マルト謂ハナクレバナラヌ、

此民法ノ範圍ト申シマスルモノハ細カク申シマスルト大分面倒ナモノデアリマスルガ兎ニ角新民法ニ於テハ手續ニ屬シマスモノハ成ルヘク手續法ニ讓ルト云フ趣意デ民法中ニハ規定シテアリマセヌシ、ソレカラ民法ノ傍ニ商法ト云フ法典ガ出來テ居リマシテ商事ニ關スルモノハ之ニ依ルト云フコトニナツテ居リマス尤モ商法ニ規定シテアル事柄ト云フモノハ極ク商事ニ特別ナル事柄ダケデ其他ノ事項ハ矢張り民法ニ依ルノデアリマスカラ商業上ニハ民法ガイラナイト云フ譯デハ決シテナイ、

此新民法ハ之ヲ五編ニ分ケテアリマシテ第一編總則、第二編物權、第三編債權、第四編親族、第五編相續トナツテ居ル是ハ法典ノ分チ方トシテ隨分議論ノアルコトデアリマスガ兎ニ角此講義ノ順序ト致シマシテハ私ハ取ラナイ、私ノ信ズル所ニ據レバ教



育ニ從事スル方々ガ最モ知ツテ居ラナケレバナラヌノハ同シ民法中デモ親族編デアラウト思フ、外ノ部分モ固ヨリ牽連シテ居リマスルノデ親族編ノミヲ御話スルコトハ出来モセズ又他ノ部分モ御話スル必要ガアルト思ヒマスケレドモ親族編ハ教育家ハ勿論其他ノ御方ト雖モ最モ諸君カ知リタイト御思ヒニナル所デアラウト想像シマス、ソレ故ニ僅カ十日ノ講義デアリマシテ到底十分ナル御話ヲ致ス暇ハアリマセヌガ中デ親族編ノコトハ比較的委シク御話ヲ致シマシテ他ノ部分ヲ成ルベク省略スルト云フコトニ致サウト考ヘマス、

順序ハ先ヅ第一編總則ト致シマシテ此所ニ於テ民法ニ規定シテアル所ノ各種ノ私權ニ通ジマスル所ノ一般ノ原則ヲ御話致シマシテ、ソレカラ第二編ヲ親族ト致シマシテ是ハ戸主ノ權利トカ父ノ權利、夫ノ權利ト云フヤウナ親族權ト學者ノ稱シマサルモノヲ御話致シ、第三編ニ於キマシテハ財産ト致シマシテ此中デ物權、債權ノ二ツノ御話ヲ致シマシテ、サウシテ尙ホ債權ヲ確ムベキ所ノ物權ノ中、質權、抵當權ナドト云フモノノ御話モ一通リ致ス積デアリマス、終リニ第四編ヲ相続ト致シマシテ是ハ親族權即チ戸主權及ビ財産權ノ相続ニ關スル事柄……日本デハ相続ト申シマスト家督相續即チ戸主權ノ相續ガ主デアリマスルガ、ソレト同時ニ財産ノミノ相續モア

リ得マスル、是ハ親族編、財産編ノ次ニ於テ論ズルノガ至當ト考ヘマス、斯様ニ四ツノ部分ニ分ケテ之ヲ各一編ト稱シテ御話致サウト思ヒマス、

## 第一編 總 則

此所ヲ四章ニ分ケマシテ第一章ヲ權利ノ主體、第二章ヲ權利ノ客體、第三章ヲ法律行為、第四章ヲ時効ト斯様ニ分ケテ說カウト思ヒマス

### 第一章 權利ノ主體

權利ノ定義ハ學者間ニ大變ニ議論ガアリマス、私ノ信ズル所デハ權利ト云フモノハ法律ニ據リ他人ニ自己ノ行為ヲ正當ト認メシムルコトヲ得ルカト云ツテ宜カラウカト考ヘマス、此權利ト云フモノハ即チ人ノ行動ニ關スルモノデアリマスカラ權利ノ主體ハ自ラ人デアル、一般ノ原則ト致シマシテ人以外ニ權利ノ主體ト云フモノハナイ、去ナガラ其人ト云フノガ法律ニ於キマシテハ自然人即チ純粹ノ人ト、ソレカラ法人ト稱シマシテ人ナラザルモノヲ法律家ノ人ト認ムル所ノモノト此二種アル、自然ト云ヘバ是ハ説明ヲ要セスコトデアリマスガ、法人ト申スノハ詰リ全ク無形ナ



モノヲ實際ハ何ニモナイ、何ニモナイノヲ茲ニ法律ノ假定デ一人ノ人間ガ居ルト視テ其人間ヲシテ權利ノ主體タラシムルト云フコトデアツテ今日日本ナドニ於テモ盛ニ行ハレ何人モ認メテ居ル所ノ法人ト云フモノハ幾ラモアリマスルガ學者間ニハ議論ガアリマスケレドモ上ハ國家ト云フモノハ是ハ一人ノ人間デハ決シテナイ無形ナモノデアリマスケレドモソレヲ一人ノ人間ト視テ之ヲ權利ノ主體トスル國有財産ト申シマス即チ國ト云フ無形ナモノガ或財産ノ所有者ト爲ル、又地方團體ト云フモノガ矢張り權利ノ主體ト爲ル、府縣有財産、郡市町村有財産ト云フヤウナモノモサウ認メラレテ居ル、ソレカラ外ニ色々アリマスケレドモ唯著シイモノダケヲ申上デマスルト云フト此帝國教育會ノ如キ學會若クハ公益ヲ目的トシテ一定ノ事業ヲ營ミ居ル所ノ會、斯ウ云フモノハ現ニ法人ト爲ツテ居ルモノモアリ將來法人ト爲ルモノモアルデアラウ、ドウシテ法人ト爲ルカト云フヤウナコトハ後ニ申上デマス、ソレカラ社寺ノ如キモノ、是ハ多少議論ガアリマスケレドモ矢張法人デアル、ソレカラ今日商會社ト云ツテ合名會社、合資會社、株式會社ナドト申ス會社ガ幾ラモアリマスガアレモ法人デアル、斯様ニ人デナイ會社デモ各社員ノ外ニ一人ノ人ト云フモノヲ認メル、故ニ十人デ組立ツテ居ル會社デアルト法律ハ十人ト外ニ一人ノ人ト

視ル、先ヅ自然人ノ御話ヲ致シテ後ニ法人ノ御話ヲ致シマス

### 第一節 自然人

自然人ニ關シマシテハ學者ノ言葉デ申シマスト權利能力ノ問題ト行爲能力ノ問題トアル權利能力ト云フノハ如何ナル人ガ權利ノ主體ト爲リ得ラルルカト云フコトデアル、行爲能力ト云フノハ權利ヲ持ツテ居ル者ガ或場合ニ於テ自ラ其權利ヲ行使スルコトヲ得ナイコトガアル、之ヲ無能力ト申シマス、其裏ニ自ラ權利ヲ行使スルコトヲ得ル權能、ソレヲ行爲能力ト謂フ

### 第一款 權利能力

未開ノ時代ニハ之ニ付テ色々ノ區別ガアツテ例ヘバ奴隸ハ權利能力ヲ持タヌナドト云フコトモアツタノデアリマスガ、開明ノ國ニ於キマシテハ各人皆權利能力ヲ有スルト云フノガ私權上、民法上ノ原則デアル、敢テ人ノ種類ニ由テ全ク權利能力ノ無い者ト視ルト云フヤウナコトハナイ、從テ各人ノ權利能力ト云フモノハ出生ニ始ツテ死亡ニ終ルト云フノガ是ガ今日ノ原則、唯之ニ對シテハ胎兒ハマダ世ニ生レ出デ



マセヌカラ法律上一人ノ人トハナラヌ故ニ原則トシテハ權利能力ヲ持タヌ即チ權利ノ主體ト爲ルコトハ出來ヌモノデアリマス併シ或場合ニハ之ヲ權利ノ主體ト認メル例ヘバ親ガ人ニ殺サレマシテ其子ハマダ母ノ胎内ニ在ルケレトモ其胎内ノ子ト云フモノハ親ノ殺サレタト云フコトニ對シテ損害賠償ヲ求ムル權利ヲ持ツモノト視ルソレカラ又相續ニ付キマシテ親ガ死ニマスレバ其子ガ相續ヲ致スト云フノガ家督相續ニ於テモ財產相續ニ於テモ本則デアアル所ガ其子ガ生マレテ居ラヌデ母ノ胎内ニ在ル場合ニハマダ生マレナイカラ法律上一人ノ人トハ爲ラヌ從テ權利ノ主體ト爲レナイ等デアアルガ法律ヘ之ヲ權利ノ主體ト視乃チ相續權アル者ト視ル又遺言ニ因テ他人ニ財產ヲ讓ルト云フコトヲ認メテ居リマスガ此場合ニ遺言者カ死亡シテ後ニ生レタ者ハ原則トシテハ其遺言ノ利益ヲ受クルコトハ出來ヌケレドモ若シ其者ガ遺言者ノ死亡ノ際ニ既ニ母ノ胎内ニ在ッダナラバ既ニ生レタ者ト看做ス斯様ナ例外ガアルソレカラ實際死亡シテ居ラヌ者ヲ法律上死亡シタル者ト看做スト云フコトガアル從テ權利能力カ無クナル是ハ失踪ノ宣告ニ因テサウ云フコトニ爲ル官報ノ廣告ヲ御覽ニナル御方ハ既ニ御心附キカ知リマセヌガ民法施行ノ後ニ官報ニ能ク廣告ガ出テ居リマス何ノ某ヲ失踪者ト看做ス或ハ何時ノマデニ何

某ノ生存シテ居ルト云フコトヲ通知セヌケレバ其者ハ失踪者ト宣告スルト云フコトガ出テ居リマス是ハ實際此世ニ生キテ居ルカモ知レヌケレドモ能ク分ラヌ其處ヲ行衛ガ知レナクナツテカラ一定ノ年限ヲ經マシテ尙ホ其者ノ生存シテ居ルト云フコトガ分リマセヌケレバ裁判所ニ於テ其者ヲ失踪者ト宣告シテ死亡シタル者ト看做シテ仕舞フ勿論實際其人ガ生キテ居ツテ後日生キテ居ルト云フコトヲ申出デマスレバ前ノ宣告ハ取消サレマスケレドモ兎ニ角一旦ハ死亡者ト同一ニ宣告シテ權利能力ナキ者ト致シマシテ從テ家督相續財產相續等ガ開ク其者ノ財產ハ他人ノモノトナツテ仕舞フ此失踪ノ年限ハ原則ハ行衛ガ知レナクナツテカラ七年ソレカラ戰爭トカ洪水トカ火災トカ震災等ノ事實ガアツテ多分ハ其時ニ死ンダデアラウト想像シ得ラルルヤウナ場合ニハ特ニ期間ガ短ウゴザイマシテ其事實ガ已ンデカラ三年立テバ失踪ヲ宣告スルコトガ出來ル之ガ日本人ノ權利能力ニ關スル事柄デアツテ唯今申上ダタ胎兒失踪者ノ例外ヲ以テ權利能力ノ原則ハ如何ナル私權ニモ當嵌マル所ノ原則デアアル公權ニ付テハ色々ノ例外ガアリマスケレドモ私權ニ付テハ日本人ハ唯今申上ダマスル通りデアリマスガ外國人ハ自ラ日本人ト違フ昔ハ外國人ハ原則トシテ權利ナキモノデアルト云ヒ極ク開ケナイ世ノ中ニハ外國人ハ殺



シテモ差支ナイモノデアルト云フ位ニ外國人ノ權利ト云フモノヲ認めナカシタノ、  
デアリマスガ段々世ノ中ガ進ンデ參ルニ從ツテ外國トノ交際ガ盛ニナツテ參ツテ、  
是ハ日本デモ外國デモ皆同シトテ、唯其交通ノ頻繁トナルト云フコトノ遲速程度  
等ニ付テハ其國々ノ地勢等ニ因テ異ナルガ兎ニ角世ノ開ケルニ從テ外國トノ交際  
ヲ増スト云フコトハ世界ヲ通シタル歷史上ノ現象デアル、交通ガ頻繁ニナツテ參リ  
マスルト同シク人類デアルノニ内國人デアルカト云ツテ甲ハ一切ノ私權ヲ持ツ  
テ居リ外國人デアルカト云フノデ乙ハ一切ノ權利ヲ持タヌト云フコトハ事實上  
認めル譯ニイカス、ソコカラ段々外國人ノ權利ト云フモノヲ認めルニ至リマシテ竟  
ニ今日歐羅巴諸國デハ殆ト外國人ト云フモノハ私法上ニ於テハ内國人ト變ハラヌ  
ト云フコトガ本則デアルヤウニナツテ參ツタ、多少ノ例外ハ今日猶ホ認めテ居リマ  
スガ其例外ノ數モ年々減ツテ參ルト云ツテ宜シイ位デアリマス、我邦ニ於キマシテ  
モ外國人ノ權利ヲ認めル程度ニ於テハ大分議論モアツタコトデアリマスガ兎ニ角  
新民法ニ於テハ原則ハ外國人ト雖モ内國人同様ニ私權ヲ享有スル、公權ハ別デア  
ケレドモ私權ノ上ニ於テハ内國人同様ト云フノヲ本則ト致シマシテ其代リ内國人  
ノ權利ハ權利ノ種類ニ依テ憲法上保障セラレテ居リマスケレドモ外國人ノ權利ハ

別ニ憲法ノ保障ト云フコトハアリマセヌカラ皆法律ヲ以テナリ勅令ヲ以テナリ其  
他ノ命令ヲ以テナリ主權者ガ適當ト認めル所ノ制限ヲ設クルコトヲ得ルト云フコ  
トニナツテ居ル、尙ホ外國人ノ權利ハ多クハ條約ニ依テ定マリマス、テ現行ノ條約  
ニ於テハ外國人ノ權利ト云フモノハ非常ニ狭ク限ラレテ居リマスガ、新條約即チ今  
年ノ七月カラ行ハルヘキ所ノ條約ニ依テ見マスト云フト從來ヨリハ餘程多クノ權  
利ヲ條約デ以テ認めテ居ル、其條約ヲ以テ認めテアル權利ハ内國ノ法律若クハ命令  
ヲ以テ之ヲ制限スルト云フコトハ出來マセヌ、條約國ノ人民ニ對シテハ其制限ヲ設  
ケテモ效ハナイケレドモ條約ニ定メテナイ事項ニ付テハ、假令條約國ノ人ニ對シテデ  
モ日本國ハ如何ナル制限ヲ設ケテモ宜シイ、而シテソレハ必ズシモ法律ヲ以テシナ  
ケレバナラスト云フコトハナイ命令ヲ以テ定メテモ宜シイト云フコトニナツテ居  
ル條約ニ依テ條約國ノ人民ガドレダケノ權利ヲ認めラレテ居ルカト云フヤウナ問  
題ハ面倒ナ問題デ、殊ニ條約ノ解釋ニ付テ未ダ說ノ一定セザルモノモ許多アルカラ  
今晚御話ヲ致スト云フコトハ出來マセヌ、要スルニ新條約ニ依レバ外國人モ從來ト  
違ツテ餘程ノ私權ノ多クヲ認めラルルコトニナツテ來ル、唯著シイ例ヲ申上ダマス  
ルト新條約ヲ認めテナイモノハ土地所有權、農業ヲ爲ス權利ナドガ著シイモノデ其



他ノ權利即チ住居商業工業等ニ關シテハ殆ド内國人同様ノ權利ヲ認メルト云フコトガ條約ニ極メテアル而シテ土地所有權ハ既ニ今日ニ於テモ外國人ニ認メヌト云フ明文ガアツテ其明文ハ民法ガ施行セラレタニモ拘ハラズ素トノ通り存シテ居ル民法施行ノ際ニ古イ法令ハ大分廢シマシタケレドモ外國人ニ土地ノ所有ヲ認メナイト云フ個條ハ特ニ殘シテアルソレ故ニ新條約施行ノ後ト雖モ土地ノ所有權ハ條約國人ニモ認メナイト云フコトニナル況ヤ無條約國人ニ付キマシテハ日本國ニ於テ便宜ニ如何ナル法律命令ヲ出シテモ宜イ唯實際ノ必要上今日ニ至テ外國人ハ如何ナル私權モ持タナイト云フヤウナ有様ニシヤウト云フコトハ到底出來ヌコトヲアリマスカラ無條約國人ニ對シマシテモエライ苛酷ナモノハ出ヤウトハ思ヒマヘヌガ時々ノ便宜ヲ如何様ニモ制限ガ出來マス、

## 第二款 行爲能力

今日デハ苟モ權利ヲ有スル者ハ皆自ラ之ヲ行フコトヲ得ルヲ原則トスルト云フノガ一般ニ行ハレテ居ル所ノ規則デアアル新民法ニ於テモ固ヨリ同一ノ主義ヲ取リマシテ唯行爲能力ヲ有セザル者ニ付テ規定ガアル行爲能力ヲ有セザル者ノ最モ著シ

イ者ハ極ク幼年ノ子供デアアル行爲ト云フノハ人ノ行爲即チ人ガ意思ヲ以テ働ク所ノ事柄デアリマスカラ意思ノ無イ者ニハ法律上行爲ト云フモノガアリヤウハナイ幼年ナル子供ハ未ダ意思アル者ト認メルコトハ出來ヌソレ故ニソレハ當然行爲能力ノ無イ者ト見ル又精神ノ錯亂シタ者ハ一時タルト永久タルトヲ問ハズ即チ一時暴飲ヲ致シテソレガ爲メニ精神ノ錯亂シタ者デアツテモ病氣ノ爲メニ一時精神ノ錯亂シタ者デアツテモ又ハ白痴癡癲等ニシテ始終精神ノ錯亂シテ居ル者デアツテモ精神錯亂中ニハ意思有リト認ムルコトハ法律上出來マセヌカラ其間ニ於テハ全然行爲能力ト云フモノハナイ又今ハ自然人ノ御話デアリマスガ序ニ申上ゲマセウナラバ法人ト云フモノハ素々本統ノ人デナイカラ是ハ意思ノ有リヤウガナイ此ノ如ク意思無キ者ハ自ラ法律行爲ヲ爲スコトハ出來ヌ例ヘバソレ等ノ者ガ賣買ヲ爲シ贈與ヲ爲スト申シテモ法律上其賣買贈與ト云フモノヲ認ムルコトハ出來ナイ唯寢言ヲ言ツタノモ同シユトデアツテ法律上ハ何等ノ價值モナイ此等ノ者ハ之ヲ全然行爲能力ノ無イ者ト申スノデアリマスガ之ニ付テ民法ニハ殆ト特別ノ規定ハナイ極ク明瞭ナル事柄デアリマスカラ規定ハイラヌ最モ規定ヲ要スルノハ却テ一部ノ無能力之ヲ學者ハ限定能力者ト申シマス即チ其限定能力者ノ爲シタル行爲ハ多



クハ或場合ニ於テノミデアリマスケレドモ、後ニ取消スコトが出来ル、其者ノ爲シタル行爲ハ現在ハ成立ツテ居ル、即チ法律上買賣ガアリ贈與ガアルノデスケレドモ後ニソレヲ取消スコトが出来ル、此限定能力者ハ民法ニ認メテ居ルモノガ四通リアル、尤モ其他ニ特別無能力者ト學者ノ稱シマスルモノガナイコトハ無イ、即チ或特別ノ場合ニ或特別ノ事が出来ナイ、ソレヲ一々此處デ申上ダテハ却テ紛ハシクナツテ來マスカラ申上ダマセヌ、ソレハ各種ノ事項ニ付テ多少アル例ヘバ後見人ト被後見人トノ間ニ於テ或行爲が出来ナイト云フヤウナコトモ其一例デアアルガ、今申上ダルノハ無論一般ノ者デアツテソレガ都合四通リアル、

### 第一 未成年者

此未成年者ト云フノハ未ダ成年ナラサル者デアアル成年ハ滿二十年ト云フノガ明治九年カラノ定デアアル、ソレデ今日ノ民法ニ於テモ矢張其通り二十年トナツテ居ル、成年ヲ定ムルト云フコトハ是ハ實ハ杓子定規ナコトデ純粹ノ理窟カラ申シマスルト如何ハシイコトデアアル、羅馬ナドデハ昔ハ純然タル理論ニ由テ各人ノ發育ニ從ヒ能力ヲ定メタノデアリマスガ是ハ理論上ニ於テハ宜イケレドモ實際ニ於テハ行ハレ

ナイコトデアアル、即チ各人ノ發育ノ程度ヲ一々試験シテサウシテ契約ヲ結ブ譯ニハイキマセヌ、ソレデ羅馬ニ於テモ後ニハ年齢デ能力ヲ限ルコトニナツテ今日デハ歐羅巴各國皆年齢デ能力ヲ限ルコトニナツテ居ル、滿二十年ト云フノハ是ハ歐羅巴ニ於テハ年齢ノ低イ方デ二十一年ト云フノガ多ク或ハ二十三年、二十五年ト云フノガアル、日本デハ二十年トナツテ居ル、此二十年未滿ノ者デアツテ、併ナガラ既ニ意思能力ハアル、即チ法律上意思アル者ト視ラルル年齢ニ達シテ居ル、此方ハ事實問題デアツテドウモ一定ノ年齢デ限ル譯ニハイカヌ、發育ノ遲速ニ由テ例ヘバ十歳未滿デモ最早意思ノ有ル者ト視ラルル者モアラウシ十歳ヲ越エテモ意思アリト見做サレヌ者モアリマセウ、併シ此事ハ其發育ニ因テ異ナルコトトシテ年齢ヲ定メテ置カヌデモ餘リ不都合ヲ感シナイ、何トナレバ其年齢ヲ越シタカラト云ツテ全然能力者ト爲ルト云フ譯デハナイ、矢張後カラ取消セル、全く意思ガナカツタト云フ證據ガ出ナクテモ取消セルカラ餘リ此問題ハ必要デナイ、ソレデ意思ノ有無ニ付テ年齢ヲ限テ居リマセヌガ完全ノ能力ヲ有スルト否トハ二十年ト云フ限りガアル、此二十年未滿ニシテ意思アル者、此者ノ爲シタル法律行爲ハ後カラ取消スコトが出来ル、ケレドモ自己ニ利益ナリトスレバ其儘ニシテ置ク、例ヘバ物ヲ相當ノ代價デ賣テ、其代價ト云フ



モノガ極ク有益ニ使ハレタナラバ取消スノハ却テ損デスカラ取消サヌケレドモ年ノ足ラヌ者デアルカラ能ク利害ヲ考ヘズシテ物ヲ安ク賣ツタ、或ハ賣ル時ハ別ニ安ク賣ツタノデハナイガ年齢ノ足ラヌ所カラ淺墓ニ先祖傳來ノ土地家屋等ヲ賣テ其代價ハ浪費シテ仕舞ツタト云フヤウナコトガアリマシタナラバ契約ヲ取消シテ其土地家屋ヲ取返スコトガ出來ル、サウシテ其代價ハ有益ニ使ハレタ場合ナラバ返サネバナラヌガ無駄ニ使ツタナラバ返サヌデモ宜イ、此ノ如ク未成年者ノ爲シタル行爲ハ後ニ取消スコトガ出來ルト云フコトニナツテ居リマスカラ未成年者ト取引ヲスルト云フコトハ人ガ危ンデシナイ、ソコデ此場合ニ於テハ後ニ親族編ノ所デ委シク御話ヲ致シマスケレドモ父又ハ母ガ親權ヲ行ヒ或ハ後見人ト云フ者ガアツテソレガ未成年者ニ代ツテ法律行爲ヲ爲スコトガ出來ル、ソレ故ニ未成年者ノ爲シタル行爲ハ取消スコトヲ得ルトナツテ居ツテモ實際ハ困マラス、

尤モ未成年者ノ爲シタル行爲デモ若シ親權ヲ有スル父、母若クハ後見人ノ同意ヲ得テ爲シタルモノデアレバソレハ矢張取消スコトガ出來ナイ、父、母若クハ後見人ト云フモノハ未成年者ニ代ツテ法律行爲ヲ爲スコトヲ得ル者デアリマスガ其者ノ許可ヲ得テ爲シタル行爲デアレバ矢張取消スコトハ出來ナイ、此ノ如クナツテ居リマス

カラ實際ニ餘リ不便ナコトハアリマセヌガ唯新法施行ノ際ニハ此規則ノアルコトヲ知リマセヌデ未成年者ト大キナ契約ヲ結ブ人ガアツタナラバ其人ハ損ヲスルカモ知レナイ、

### 第二 禁治産者

此<sup>〇</sup>禁<sup>〇</sup>治<sup>〇</sup>産<sup>〇</sup>者ト云フノハ從來ナカツタモノデ、先刻申上ダマシタ<sup>〇</sup>瘋<sup>〇</sup>癲<sup>〇</sup>、<sup>〇</sup>白<sup>〇</sup>痴<sup>〇</sup>ノ類、精神ノ錯亂シタ者ハ意思能力ガ無イ即チ全然行爲能力ノ無イ者デアル、所ガ<sup>〇</sup>瘋<sup>〇</sup>癲<sup>〇</sup>、<sup>〇</sup>白<sup>〇</sup>痴<sup>〇</sup>ト云フ者ハ第一ニ他カラ分ラヌ、分ルノモアルガ分ラヌノガ随分アル、就中一寸一見シテ分ラヌノガ幾ラモアル、ソレデ<sup>〇</sup>瘋<sup>〇</sup>癲<sup>〇</sup>デア<sup>〇</sup>ルカ<sup>〇</sup>白<sup>〇</sup>痴<sup>〇</sup>デア<sup>〇</sup>ルカサウ云フコトヲ知ラナイデ契約ヲ致シマスト云フト其契約ガ後デ無効ニナルト云フコトガアル、サウスルト其相手ノ人ハ大變ニ損ヲスル、ソレカラ今一ツハ此ノ如ク精神ノ錯亂シタ人間ハ誰カ保護者ガ居ラナクテハナラナイ、サウセヌケレバ財産ナドデモドウナルカ分ラヌ、ソレ故ニ是ニハ保護者ヲ附ケテ置カナケレバナラス、ソレカラ第三ニハ此精神病者ノ中ニハ多クハ朝カラ晩マデ始終精神ガ錯亂シテ居ルト云フノデハナクシテ狂ヒ出スト云フトマルデ錯亂デア<sup>〇</sup>ルケレドモ又一時本心ニ復シテ先ヅ精神ガ健康デア



ルト謂ハナケレバナラヌヤウナ有様ニ一時復シテ居ル者ガアル、此者ハ法律ノ一般ノ原則カラ申シマスナラバ其精神ノ回復シテ本心ニ戻ツテ居ル時ニハ他ノ人間ト同様ニ行爲能力ヲ持ツテ居ツテ其者ノ爲シタル法律行爲ハ有效デアルト謂ハナケレバナラヌ、所ガ今本心ニ復シテ居ルカト思フト直キニ精神ノ狂ヒ出ス人デス、又ウ云フ者ガ法律行爲ヲ爲シタト云フノハ果シテ精神ノ錯亂シタ時ニ爲シタノデアアルカ本心ニ復シタ時ニ爲シタノデアアルカ分ラヌ、ソレ故ニ後ニ無効デアルト云フコトヲ言ヒマシテモ其證據ヲ出スコトハナカナカムヅカシイ、且ツ又其本心ニ復スルコトノアル瘋癲者デアルト云フト猶更保護ヲ要スル、本心ニ復シタ時ニ有效ニ法律行爲ガ出來ルト云フニ因テ其者ニマルデ財産ノ管理ヲ任セテ置ケバ何時精神ガ狂ヒ出シテドウ云フコトヲスルカモ知レナイ、此等ノ理由ニ因リマシテ禁治産ノ制ヲ設ケマシテ一定ノ人ヨリ裁判所ニ請求ヲ致シマスト云フト裁判所デハ普通ノ訴訟ト違ツテ特別ノ手續ニ依テ其精神ヲ調べテサウシテ愈々精神ノ錯亂シテ居ル人デアルト認メマスト云フト之ニ禁治産ノ宣告ヲ爲シマス、禁治産ノ宣告ヲスレバ第一ニソレヲ公告致シマスカラソレデ何人モ何ノ某ハ禁治産者ト爲ツタト云フコトガ分ル、是ガ昨年以來官報ノ廣告ニ毎日出テ居リマスガ随分私共ノ知ツテ居ツタ人デ廣

告ニ依テ始メテ其人ガ禁治産者ト爲ツタト云フコトヲ知ツタ人モアル、知ラナイト云フトサウ云フ人ト契約ヲ結ブコトガアル次ニハ禁治産ノ宣告ノ結果トシテ後見人ト云フモノヲ置クサウスルト此後見人ト云フモノガ丁度未成年者ニ代ツテ法律行爲ヲ爲スヤウニ禁治産者ニ代ツテ一切ノ法律行爲ヲ爲スコトニ爲ル、ソレカラ第三ニハ禁治産ノ宣告ヲ受ケタル者ノ爲シタル法律行爲ハ精神ガ錯亂シテ居ツタ、居ラナイト云フ争ヲ爲スコトヲセズシテ總テ之ヲ取消スコトガ出來ル、ソレデ第三者モ禁治産者デアルト云ヘバソレト法律行爲ヲ爲スコトガ出來ヌト云フコトガ明カニナツテ第三者ガ保護セラレ、又當人モ若シ氣紛レニ或法律行爲ヲ爲シマシテモ後カラソレヲ取消スコトガ出來マスカラソレデ十分ニ保護セララル、此ノ如ク禁治産ノ制ガ出來マシタ以上ハ禁治産者ハ即チ無能力者デアアル、禁治産者ノ爲シタル法律行爲ト雖モ當然無効デハナイガ、併ナガラ後カラ取消スコトガ出來ルト云フコトニナツテ居ル、尤モ禁治産者ノ行爲ハ必ス唯取消シ得ラルルニ止マルモノトハ云ヘヌ、精神ノ錯亂シテ居ツタ時ニ爲シタ法律行爲デアルト云フコトガ證明シ得ラレタナラバ其法律行爲ハ意思ノ無イモノデアアルカラ全然無効デアアル、此結果ハ時トシテ禁治産者ニ不利益ナコトモアリマスケレドモソレハ極ク例外ノ場合デアツテ實際其



精神ノ錯亂シテ居ツタト云フ證據ヲ出スコトガ非常ニ困難デアリマス、別シテ相手方ノ方カラ其證據ヲ出スコトハ困難デアル從テ實際ニ差支ハナイ、

### 第三 準禁治産者

是モ從來ハナカツタモノ、此準禁治産者ト申シマスモノハ是ハ多少精神ノ錯亂シテ居ル者ト言ヘバ言ヘル、詰リ十分ナル精神ヲ持ツテ居ル者デハナイ、先ヅ以テ其中ニハ心○神○耗○弱○者○ト云フ者ガアル、是ハ精神病者ノ中デ全ク精神ガ錯亂シテ居ルトハ云ヘナイ、其方ハ法律語デ心○神○喪○失○ト云ヒマスガソレデハナイ、ケレドモ通常人ニ較ベルト精神ガ狂ツテ居ル。其狂ヒ方ハ狂躁ノモアルシ白痴ノ方ニ近イノモアルガドチラモ此中ニ這入ル、ソレカラ聾○者○、啞○者○、盲○者○、是ハ何レモ不具者デアリマスカラ從テ智能ノ發達モ通常人ニ及バサルコトガ多イ、或ハ偏シテ發達シテ居リマスカラ詰リ完全ナル精神ヲ持ツテ居ル者トハ言ヘス、ソレカラ浪○費○者○、是ハ無闇ニ濫費ヲスル人、随分日本ナドニハ多クアルヤウデスガ固ヨリ程度ノアルコトデ唯多少贅澤ヲスルカラ直グ浪費者デアル、多少ノ放蕩ヲスルカラ直グ浪費者デアルト云フコトハ出來マセス、併ナガラ浪費ト云フコトガ病ノ如クナツテ幾ラ有ル財産デモ遣ヒ無クスト云

フヤウナ者ハ是ニ特ニ保護ガイル、詰リ精神ガ幾ラカ通常人ト異ツテ居ルカラ此等ノ人間モ法律ガ保護シナケレバナラス、若シ法律ガ保護シナカツタナラバ其財産ヲ蕩盡シテ仕舞フカモ知レナイ、此等ノ者ハ禁治産者ノ如ク如何ナル行爲モ出來ナイ、如何ナル行爲ヲ爲シテモ後カラ取消セル、又平生後見人ト云フ者ヲ附ケテ置イテ殆ド一切ノ法律行爲ニ付テ其者ヲ代表シテ取引ヲサセルト云フコトハイリマセヌケレドモ、或重要ナル法律行爲ニ限ツテハ特ニ保○佐○人○ト云フ者ノ同意ヲ得ナケレバ出來ナイ、同意ヲ得シテ爲シタル行爲ハ後カラ取消セルト云フコトニシテアル、其重要ナル行爲ト申シマスノハ民法ノ第十二條ニ列舉シテアリマスガ之ヲ一々説明ヲシマスト長クモナリ又多少議論ノアルモノモアリマスカラ唯之ヲ朗讀シテ置キマス

- 一 元本ヲ領收シ又ハ利用スルコト
- 二 借財又ハ保證ヲ爲スコト
- 三 不動産又ハ重要ナル動産ニ關スル權利ノ得喪ヲ目的トスル行爲ヲ爲スコト

### 四 訴訟行爲ヲ爲スコト



五 贈與和解又ハ仲裁契約ヲ爲スコト  
 六 相續ヲ承認シ又ハ之ヲ拋棄スルコト  
 七 贈與若クハ遺贈ヲ拒絕シ又ハ負擔附ノ贈與若クハ遺贈ヲ受諾スルコト  
 八 新築改築増築又ハ大修繕ヲ爲スコト  
 九 第六百二條ニ定メタル期間ヲ超ユル賃貸借ヲ爲スコト  
 此等ノ事ハ皆保佐人ノ同意ガナケレバ出來ナイト云フコトニ爲ル此準禁治産ト云フモノモ禁治産ニ類スル所ノ手續ニ依リマシテ裁判所ニ於テ宣告スルモノデアリマス此宣告ハ固ヨリ裁判官ニ於テ其精神ノ不完全ナル程度ヲ見テ爲スベキモノデアツテ私ガ今申上ダタ者デサヘアレバ皆準禁治産者トスルト云フ譯デハナイ就中盲者ナドニハ能ク智能ノ發達シテ居ツテ却テ通常人ヨリ敏イ人ナドガアルサウ云フ人ニハ準禁治産ノ宣告ヲ爲シテ保佐人ヲ附スル必要ハナイ

#### 第四 妻

是モ從來ハナイ刑事訴訟法ノ適用トシテハ妻ト云フモノガ無能力者ノ中ニ數ヘテアルヤウデスガ民法上ニ於テハ今日マデ妻ハ決シテ無能力者デナイ併ナガラ是ハ西洋ニ於テハ大抵無能力者トシテアリ而シテ一家ノ整理ノ上ニ於テドウモ之ヲ無能力ト致シマセスト云フト都合ガ悪イ各人ノ權利義務ガ從來ノ如ク漠然トシテ居リ各界目ガ判然シテ居ラス時ニハヨウゴザイマシタガ今日デハ之ヲ無能力者トセスト納リガ附カヌ其譯ハ妻ト云フモンハ夫ニ服從シナケレバナラヌ是ハ從來男尊女卑ノ行ハレテ居ツタ日本ニ於ケルノミナラズ男女同等ト云フ主義ノ行ハレテ居ル歐羅巴ニ於テモサウデアアル即チ法律トシテ夫婦同權デアルト云フヤウナ制度ヲ設ケテ居ル國ハ殆ド無イ即チ民法上ニ於テハ妻ハ夫ノ權力ニ從フト云フコトニナツテ居ル其譯ハ先ヅ一家ノ主宰ト云フコトニ付キマシテ家族制ノ極ク盛デアツタトキハ戸主ト云フモノガ一切ノ權力ヲ持ツテ居ツテ其外ニハ家内ニ權力ヲ認ムル必要ハ殆ドナカツタノデアアルケレドモ其戸主權ト云フモノハ社會ノ進歩ト共ニ古ヘノ如クニ強大デアルト云フコトハドウシテモ出來ナイ戸主權ト云フモノガ昔ノ社會ニ於ケルガ如ク生殺與奪ノ權ヲ持ツトカ其他家内ニ於テ一切ノ家族ニ對シテ親ガ子ニ對スル如ク夫ガ妻ニ對スル如キ權力マデモ持ツト云フコトハドウシテモ進化シタル社會ニハ行ハレナイ法律ニ定メテ見テモ實際ニ行ハレナイソレ故ニ勢ヒ親ノ權利ト云フモノヲ認メ又夫ノ權利ト云フモノヲ認メナケレバナラヌヤウニ



ナツテ來ル、歐羅巴ニ於テモ皆サウ云フヤウニ進化シ來ツテ居ル、ソコデ日本ノ家ト云フモノハ後ニ親族編ノ所デ委シク申上ダマスガ自ラ一定ノ範圍ガアリマスケレドモ西洋ノ家ト云フモノハ是ハ夫婦ニ子ト云フコトニナツテ居ル、日本ノ法律上ノ家ト云フモノハ範圍ガ廣クテ、トテモ其家ニ於ケル主權者、戸主ノ權ト云フモノハ到底古ヘノ如ク強大ナルコトハ出來マセヌカラ其家ノ内ノ小サイ團體トシテドウシテモ一方ハ親子、一方ハ夫婦ト云フモノヲ認メナケレバナラス、殆下此點ニ於テハ西洋ト變ハルコトハナイ、シテ見ルト云フトドウシテモ妻ハ夫ニ從ツテ行カスケレバ小サイ團體ノ和熟ヲ圖リ圓滿ヲ計ルト云フコトハ出來ナイ、尤モ必ズシモ夫が主宰者デナケレバナラスト云フコトハ理論上ハアリマスマイケレドモ開ケタ世ノ中ニ於テハ妻ガ夫ノ上ニ權力ヲ行フコトハ出來ヌコトデアリマシテ、色々ノ理由ニ因テドウシテモ男子ガ女子ヲ支配スルト云フコトニナツテ來ル、ソコデ妻ガ夫ノ權力ニ從フコトニ爲ル、ソウシテ見ルト妻ガ財産ヲ持ツテ居ツテモ其財産ヲ自由自在ニ處分シ、夫ニ相談モセズ夫ガソウ云フコトヲシテハナラスト云ツテモ一切構ハズヤルト云フコトニナツテハ詰リ夫權ト云フモノガ行ハレヌ、ソコカラ致シテ妻ノ無能力ト云フコトガ生レ出タノデアアル、從來ノ日本ニ於ケルガ如ク資産ト云ヘバ即チ家産

デアアル、家産ハ則チ戸主ノ財産デアルト云フヤウニナツテ居リマシタ時代ニハ妻ガ特別ノ財産ヲ持ツト云フコトハ殆ド認メヌノデアリマス從テ妻ノ財産ニ付テ妻ガ夫ノ許可ヲ受ケヌケレバ法律行爲ヲ爲スコトヲ得ナイト云フガ如キコトハ言ハナカツタ、今日デハ段々ト社會ノ必要ニ因テ家族ト雖モ財産ヲ持ツコトガ出來、從テ妻ト雖モ特有ノ財産ヲ持ツコトガ出來ルヤウニ爲ツテ參リマシタカラドウシテモ無能力ト云フコトデナクテハ夫婦間ノ和熟圓滿ヲ計ルト云フコトガ出來ナイト云フ所カラ此能力問題ガ湧イテ來タノデアアル、之ニ付テハ歐羅巴ニモ色々沿革ガアリ又各國ノ制度ニ多少ノ差異ハアリマスガ併シ近頃ノ法律デハ大抵妻ノ無能力ト云フモノヲ或重要ナル法律行爲ニ限リマシテ……總テノ法律行爲ニ付テ皆夫ノ許可ヲ要スルト云フ如キ窮屈ナルコトニナツテ居ル例ハ無クナツテ居ル、新民法ニ於テモ此點ハ大體舊民法ト餘リ變リマセヌケレドモ先ツ稍重要ナル法律行爲ダケニ付テ妻ハ夫ノ許可ヲ受ケナケレバ完全ニ之ヲ爲スコトガ出來ナイ若シ夫ノ許可ヲ受ケズシテ其行爲ヲ爲シタナラバ後ニ之ヲ取消スコトヲ得ルト云フコトニ致シタノデアリマス、其重要ナル行爲ト云フモノハ概シテ準禁治產者ニ付テ申上ダタノト同ジコトデアリマスガ併シ其中ニ多少ノ差異ガアル、其差異ノアル理由ハ極メテ簡單デ



アツテ準禁治産者ト云フモノハ精神ノ多少不完全ナ者デアアル故ニ主ニ財産上茲ニ申スモノハ大抵財産上ノコトニ付テ利害ノ關係ノ大ナルコトハ總テ保佐人ノ同意ヲ得ナケレバ出來ナイ、財産上ノ利害輕キモノハ獨斷ヲ以テ之ヲ爲シテモ宜シイト云フコトニ爲ツテ居ル、妻ノ方ハ法律上精神ノ不完全ナル者トハ固ヨリ視ナイ、其證據ニハ夫ノ無イ所ノ女デアレバ處女タルト寡婦タルトヲ問ハズ男子ト少シモ民法上能力ノ異ナルコトハナイ、ソレ故ニ人ノ妻デアルカラ精神ガ不十分デアアルナドト云フコトハ認メナイ、唯是ハ夫權ヲシテ圓滿ニ行ハレシメンガ爲メデアアル、從テ準禁治産者ニ禁ズル所ノ行爲デモ或ハ妻ニ之ヲ許シ準禁治産者ニ許ス所ノ行爲デモ却テ妻ニ之ヲ禁スルコトニナツテ居ル、ソレデ妻ノ行爲ニシテ夫ノ許可ヲ要スルモノヲ一讀致シマス、

- 一 第十二條第一項第一號乃至第六號ニ掲グタル行爲ヲ爲スコト
  - 二 贈與若クハ遺贈ヲ受諾シ又ハ之ヲ拒絕スルコト
  - 三 身體ニ羈絆ヲ受クベキ契約ヲ爲スコト
- 以上ヲ以テ能力ノ御話ヲ了ハリマシタ、即チ自然人ノ御話ヲ了ハリマシタ

## 第二節 法人

先刻法人トハ如何ナルモノデアアルカト云フコトヲ一通リ申上ダマシタ、ガ國トカ、行政上ノ區劃、地方團體、其他公法上法人ト視テ居ルモノハ許多アリマス、ガ、ソレ等ノモノハ此民法ノ問題デアリマセヌカラ、此處デハ論ジマセヌ、唯併シ一言御注意ヲ願ツテ置クコトハソレ等ノ法人ト雖モ皆財産ノ主體ト爲リ得ル、サウナルトキハ矢張民法ノ規定ニ從ハネバナラヌト云フコトヲ申上ダテ置カネバナラヌ、尤モ多少ソレ等ノモノニ特別ナル規定ハナイデモアリマセヌ、ガ、特別ノ規定ガナケレバ國ノ所有權デアアルカラ民法ノ所有權ノ規定ニ從ハナイト云フヤウナコトハ決シテナイ、併ナガラソレ等ノモノニ特別ノ規定ノアルコトハ一々説明スル限ハゴザイマセヌカラ省キマシテ茲デ論ズル所ノ法人ト云フモノハ假令ソレガ公益ニ關係スル事ガアルトシテモ要スルニ私法上ノ法人即チ其者ガ公ノ機關トシテ働クト云フコトハナイ、唯一定ノ目的ノ爲メニ財産ヲ持ツコトノ出來ルモノデ、ソレガ自然ノ人デナイモノヲ法律ガ人ト視ルト云フノデアアル、之ニハ二種アル、社團ト云フノ財團ト云フノデ、社團ト申スノハ是ハ多クノ人ガ集ツテ一定ノ目的ノ爲メニ集合シテ居ル、此場合ニ於



テ其各自ハ無論自然人デアリマス其各人ガ矢張人トシテ相當ナ權利ハ持ツテ居リ  
 マスケレドモソレノ外ニ法律上別ニ一人ノ人ガアルト視ル先刻申上ダタ十人寄ッ  
 テ一ツノ會社ヲ立テルサウスルト其十人ノ人ノ外ニ會社ト云フ人ヲ認メル此社團  
 ト云フモノヲ法人ト認メル利益ニ付テ一言シテ置カネバナリマセヌ今ノ場合ニハ  
 既ニ十人ノ人ガアル是ハ皆權利能力ヲ持ツテ居ル者デアルソレ故ニ其社團ノ財產  
 ト云フモノヲ十人ノ共有財產ト視ルコトデアレバ組合ト云フモノニナツテ矢張法  
 律ノ認ムルモノデアルケレドモ此組合ト云フモノデハ場合ニ依テ甚ダ不便ガ多イ  
 ナゼ不便ガ多イカト申シマス先ヅ第一組合ノ財產ト云フモノハ十八ノ共有物デ  
 アルト云フコトニ爲ルサウスルト理論上ヨリ言ヘバ其中ノ一人ガ例ヘバ破産ヲス  
 ル又ハ破産マデニ至ラズトモ差押ヲ受クルト云フコトニ爲ツテ參リマス社團ノ  
 財產ト云フモノガ直グ其者ノ財產トシテソレゾレ處分ヲ受ケナケレバナラヌト云  
 フコトニ爲ル併シ是デハ如何ニモ不便ガ多イカラ我民法ニ於テハ之ヲ制限シテ居  
 ルケレドモ法人ニ於テハ其資本額ガ登記シテアツテ濫ニ之ヲ減額スルコトヲ許サ  
 ス之ニ反シテ組合ニ於テハ組合員ノ協議ヲ以テ自由自在ニ其資本ヲ減額スルコト  
 ガ出來ル又第二ニ組合ニ於テ權利ヲ得義務ヲ負フ場合ニハ其組合員ガ共同ニテ權

利ヲ得義務ヲ負フノデアルカラ契約ヲスルニモ登記杯ヲスルニモ皆連名デスルカ  
 又ハ委任狀ヲ與ヘテ組合員中ノ一人又ハ數人ニサセルノ外ナイ又訴訟ヲ起シ若ク  
 ハ訴ヘラルルニモ矢張連名デナケレバナラヌ是ハ非常ニ煩ハシイコトデ若シ組合  
 員ノ數ガ多ケレバ殆ド其煩ニ堪ヘナイノデアアル然ルニ法人ヲ認ムルトキハ社員ガ  
 幾人アラウトモ其外ニ別ニ法人ナルモノガアツテ是ガ權利義務ノ主體ト爲リ訴訟  
 ノ當事者ト爲ルノデアアル

此ノ如キ次第デアツテ歐羅巴ノ如ク法律思想ノ發達シテ居ル國ニテハ數百年ノ經  
 驗上下ウモ法人ト云フモノヲ認メナイデハ不便ガ多クテ仕様ガナイ又有益ナ事業  
 ガ發達シナイト云フコトヲ認メタソレカラ社團法人ヲ認メルト云フコトガ出テ來  
 タンデアリマス

ソレカラ附團ト云フ方ハ是ハ茲ニ一ツノ財產ノ團リガアル其財產ト云フモノハ何  
 人ノ所有デモナイ自然人トシテハ一人モ是ノ上ニ權利ヲ持タヌ併ナガラ此財產ハ  
 一定ノ仕事ノ爲メニ供シタモノデ其仕事ノ爲メニ使ハネバナラヌモノデアアル是ハ  
 法律ガ認メナケレバ出來ヌ荷モ財產ト云フ以上ハ或人ノ財產デアツテ人無シニハ  
 財產ト云フコトハ云ヘヌ即チ土地ト云フモノハ若シ所有者ガナケレバ財產ト云フ



コトハ云ヘヌ、家屋デモ所有者ガナケレバ財産デハナイ、所有者ガアツテ始メテ何某ノ財産ト云フコトガ云ヘル、ソレ故ニ此場合ニ於テ法律ガ認メナケレバ財産ノ主體ト云フモノハドウシテモ無イ所カラ法人ト云フモノガ必要デアル、即チ一二ノ例ヲ申上ダマスルト、茲ニ一ツノ社ヲ建テル、ソレヲ建テルニ付テハ或ハ一人或ハ數人乃至數十人ガ寄附シテサウシテ建テル、ソレデ千圓ナラ一萬圓ナラ一萬圓ノ金ガ出來ル、此寄附ヲ爲ストキニ寄附者ト云フモノハ其結果社ヲ自分ノ所有物ニシヤウト云フヤウナ意思ハ大抵ナイ、サウスルト勿論寄附者ノ所有トハシナイ、サウナレバ無主物ト爲ル、ソナラ寄附者ノ所有ト視ルカ、サウスレバ此寄附者ハ今ハ金ガアツタカラ寄附ヲシタガ其者ナリ、其者ノ相續人ナリ、極端ヲ言ヘハ數代ヲ經テ微祿ヲシテ負債ヲ起シタ、然ルニ他ノ所有ノ財産デハ負債ガ拂ヘヌデ其社ヲ公賣ニ付シテ債權者ノ辨濟ニ充テルト云フコトニナル、サウスルト必要アリト認メテ建テタ社ガ忽チ債權者カラ取ラレテ仕舞フト云フコトニナル、學校ナドデモ隨分サウ云フコトガアル、學校ナドヲ或篤志ノ人ガ金ヲ出シテ建テテ居ル、現ニ近頃ハサウ云フ例ガ澤山アリマス、所ガ其金ヲ出ス人ノ方デハ無論一萬圓ナラ一萬圓十萬圓ナラ十萬圓ヲ學校ノ爲メニ使ハウト思ツテ出ス、其當時ニ在ツテハ自分ノ債權者ニヤラウト云フ考

ハナイ、併シ若シ法人ト云フモノヲ認メヌト是ハ無主物ト爲ラナイ以上ハ寄附者ノ財産デアル、サウスルト其寄附者又ハ其相續人ガ貧乏ニナツテ負債ヲ起スト云フト此學校ヲ潰シテ敷地ナリ建物ナリ器具マデ賣ツテ債權者ガ取ツテ仕舞フト云フコトニ爲ル是ハ甚ダ嘆ズベキコトデ公益上必要ナル事業ガ一旦起ツテモソレガ爲メニ潰レテ仕舞フ、サウ云フモノデアルナラバ此ノ如キ公益上ノ建物ヲ設ケヤウト云フ考ヲ起ス者モ自然ニナクナツテ仕舞フ現ニ歐羅巴ニ於テハ此ノ如キ法人ヲ段々認メルニ至ツテ其設立ガ益數多クナツテ來タ、日本デモ必ズシモ民法デ法人ヲ認メタ爲メトハ言ヒマセヌケレドモ近來公益事業ノ爲メニ金ヲ出シテ法人トスルト云フコトガ流行スルト言ツテハ悪イカ知リマセヌガ大分人ガサウ云フコトヲスルヤウニ爲ツテ來タ、是ハ誠ニ結構デアルガ併シ其目的ヲ十分ニ達スルニハドウシテモ法人ヲ認メナケレバナラヌト云フノデ法人ヲ認メルコトニナツタ、

此社團ト云フモノト財團ト云フモノトハ成立ノ有様カラ見マサルト大變ニ違フノデス、併ナガラ一旦法人ト爲ツテ仕舞フト云フト同シモノデアル、ドチラモ人以外ニ人ヲ認メテサウシテ或財産ヲ其無形ナル人ノ所有ト視ル、此法人ノ中ニハ公益法人ト營利法人トアル、營利法人ノ最モ主モナルモノハ商會社○、商會社○、外ニ



營利法人ト申シマシタナラバ農業、漁業ナドハ商事デナイカラソレヲ目的トスル社團是モ矢張利益ヲ營ム爲メニ設クルモノデアルカラ、ソレハ營利法人、此營利法人ト云フモノハ是ハ公益法人ト到底同一ノ規定ニ從フコトハ出來ナイ、ソコデ新民法ニ於テハ營利法人ハ總テ商事會社ニ關スル規定ニ從フコトニナツタ、故ニ是ハ商法ニアル所ノ商事會社ノ規定ニ從ヒ、民法ニ規定シテアル所ノモノハ公益法人デアアル、唯茲ニ一ツ御注意ヲ願ツテ置クコトハ營利法人ハ皆社團法人デアアル、是ハ左モアルベキコトデ營利ト云フ以上ハ必ス自然人ト云フモノガナクレバナラヌ、自然人ガ己ノ利ヲ計ルノデアツテコン營利デアツテ、自然人ノ利益ヲ圖ラヌノデアアルナラバ營利デナイ、ソレ故ニ是ハ數人集ツテ利益ヲ營ムノデアアルガ、併ナガラソレヲ唯組合トシテ財産ヲ共有トシテ先刻申上ダタヤウナ色色缺點ノアルモノニシテ置イタナラバ他カラ信用ヲ受クルコトモ出來ズ、種種不便ガアルカラ、ソレデ特ニ法人ト致シマシテ其代リニ商法ニ規定シテアル嚴重ナル特別規定ニ從フノデアアル、茲デ論ズル所ノモノハ社團法人タルト財團法人タルトヲ問ハズ皆公益法人デアアル、此公益法人ト云フモノハ唯今申上ダマシタル如ク頗ル利益アルモノデアアルケレドモ併ナガラ濫ニ之ヲ許シマシテハ却テ弊害ヲ醸スコトニナル、其譯ハ法人ト云フモノハ自然人ト別

ナモノト視ル、ソレデアアルカラ法人ノ負債ト云フモノハ法人ノ財産限リテ負擔スルノデアツテ假令社團デアツテモ社員ト云フモノハ其負債ヲ負擔スルト云フコトハナイ、ソレデアアルカラ一例ヲ申上ダマスルト茲ニ一萬圓ヲ以テ立ツタ所ノ社團ガアツテソレガ二萬圓ノ負債ヲ起スト云フコトニ爲ツテ竟ニ十分ニ發達スルコトガ出來ズシテ倒レルト致シマス、若シ法人デナイトドウ云フコトニナルカト云フト、一萬圓ハ社團ノ財産デ取りマスガ、アトノ一萬圓ハ社員ノ頭ニ掛ツテ行ク、ソレデスカラ社團ニ金ヲ貸シタ人ナドハ損ヲシナイケレドモ、法人トナツテ來マス、ト云フト、其法人ノ財産ノ有ラン限リデアトハ取レナイ、故ニ此ノ如キ場合ニ於テハ債權者ノ爲メニハ法人デアツテ却テ損ヲスル譯ニナル、勿論實際ノ有様カラ申シマセウナラバ、ソウ云フコトヨリモ取締サヘ良クスレバ利益ノ方ガ多イ、從テ相當ノ取締規則ガ立テ居ル法人ハ組合ヨリ世間ノ信用ノ多イコトハ當リ前デアアルガ、不取締ナ法人ヲ認メルコトニナツタナラバ必ズサウ云フ弊害ニ陷ルデアラウ、又理論カラ申シマスレバ、此法人ト云フモノハ先刻カラ申上ダタ通り實際人モ何ニモ無イ所ニ法律ノ假定メデ人ガ在ルト云フコトニ看做シテ仕舞フノデス、斯様ナルコトガ唯自由自在ニ何人デモ望ムガ儘ニ出來ルト云フコトハドウシテモ法律上許スコトハ出來マセヌ、唯



之ヲ取締ル方法ニ付テハ各國ノ制度一樣デナク學者間ニ色色說ガアルガ新法典ニ於テ採用シタル主義ハ先ヅ以テ民法ニ一般ノ取締規定ヲ置イテ尙ホ其上ニ之ヲ設立スルニ方ツテ主務官廳ノ許可ヲ受ケナケレバナラヌト云フコトニ致シマシタ、主務官廳ニ於テハ果シテ其社團ナリ財團ナリガ有益ナモノデアリ、公益上必要ノモノデアツテ之ヲ法人トシテ設立セシメタナラバ利益ガアルデアラウカ、ドウデアラウカヲ十分ニ調査シテサウシテ許否スベキモノデアアル、又目的ハ公益上必要ナモノデアアル、有用ナモノデアアルト認メテモ例ヘバ財産ト事業トノ權衡トカ又ハ之ヲ組立ツタ方法等ニ依テ是デハ到底有益ナル事業ヲ成スコトハ出來ヌト見レバ却テ害ノアル方デスカラ許サヌト云フコトニナツテ來ナケレバナラヌ、民法施行ニナリマシテ日尙ホ淺イノデ今日マデ行政官ガ此點ニ於テ十分其職責ヲ盡シテ居ルヤ否ヤハ問題デアリマスケレドモ段段行政官廳ニ於テモ夫夫命令等モ出來又經驗モ出來テ追追ト法律ノ希望スル通りニ行ハルルダラウト思ヒマス、此ノ如キ次第デ此法人ト云フモノヲ設立致シマスルガ尙ホ其設立後ニ於キマシテハ或ハ登記ヲスルトカ或ハ理事ヲ設ケルトカ又社團法人ニ於テハ總會ト云フモノヲ設ケテ一定ノ事ヲ議スルト云フヤウナ規定ガ出來テ居リマスガ是ハ細則ニ涉リマスカラ申シマセヌ、以上ヲ

以テ法人ノ御話ヲ了ハリ從テ權利ノ主體ノ御話ヲ了ハリマシタ、

## 第二章 權利ノ客體

權利ノ客體ト云フコトニ付テハ餘程學者間ニ議論ノアルコトデスケレドモ矢張私ノ信ズル所ヲ申上ダヤウト思フ、私ノ信ズル所デハ親族權ノ客體ハ或ハ人デアリ或ハ人ノ行爲デアアル、即チ親ガ子ヲ懲戒スルノ權ナドト云フモノハ詰リ人ヲ客體トシテ居ルト謂ハナケレバナラヌト思フ、ソレカラ又夫婦ガ互ニ同居スル權利義務ガアルト云フ點カラ申シマスルト同居スルト云フ行爲ヲ權利ノ客體トシテ居ルト云フガ如ク親族權ノ客體ト云フモノハ人又ハ人ノ行爲デアアルト謂ハナケレバナラヌ、ソレカラ財産權ノ客體ハ何カト申シマスルト是ハ人ノ行爲又ハ物デアアル例ヘバ金ヲ貸シテ居ル、貸主ハ借主ニ對シテ權利ヲ持ツテ居ル、其權利ト云フモノハ何ヲ客體トシテ居ルカト云ヘバ、借主ガ一定ノ金額ノ所有權ヲ貸主ニ移スト云フコトデアアル例ヘバ期限ガ來レバ借主ハ貸主ニ金ヲ拂ハナケレバナラヌ、金ヲ拂フト云フコトハ法律語ヲ以テ言ヘバ一定ノ金額ノ所有權ヲ貸主ニ移スト云フコトデアアル、或ハ物ヲ客體トシテ居ル、土地ノ所有者ハ其土地ヲ自分ノ自由自在ニ處置シテ宜シイ、自分デ其



上ニ家ヲ建テヤウトモ又ソレヲ田畑トシテ耕作シヤウトモ勝手デアル、又ハ高い所ノ土地ヲ崩シテ低クシヤウト思ヘバ他人ノ所有權ヲ害セザル限ハソレモ出來ル、是ハ即チ土地ト云フモノヲ客體トシテ居ル、併ナガラ實際ニ於キマシテハ物ヲ客體トシテ居ル場合ガ最も多イ親族權ト申シマシテモ今私ノ例ニ引イタヤウナモノハ誠ニ少イノデ多クハ親族權ノ結果ハ亦財產權ヲ生ズル、子ガ親ニ對スル事柄ニ付テ申シマシテモ例ヘバ親ガ親權ノ作用トシテ子ノ財產ヲ管理シテサウシテ其收益ハ親ガ取ツテ其代リ子ノ養育、教育ノ費用ト云フモノハ親ガ負擔スルト云フヤウナ規定ガアル、此等ノコトニナツテ參リマスルト詰リ財產ト云フモノガ目的ニナリマスノデ從テ動產トカ不動產トカ云フモノガ其權利ノ客體ト云フコトニ爲ル、又財產權ニ付テ申シマスルト云フト直接ニ物ヲ客體トシテ居ルノハ成程所有權ノ如キ物權ダケデアリマスケレドモ所謂債權ト申スモノハ直接ニハ人ノ行爲ヲ目的トシテ居ル、先刻申上クタ貸主ノ借主ニ對スル權利ノ如キサウデアアル、併ナガラ間接ニハ皆物ヲ客體トシテ居ルト云フコトガ言ヘル、今ノ場合ニハ金錢ガ間接ノ客體デアアル、其他受負師ガ家ヲ建テルト云フ契約ヲスル、サウシマスルト云フト注文ヲシタ者ハ其受負師ニ對シテ家屋ヲ建テサセルト云フ權利ガアル、其目的ハ直接ニハ建築ト云フ行爲デア

リマスケレドモ間接ニハ家屋ト云フモノデアアル、又見ヤウニ依テハ其家屋ノ材料トナルモノデアアル、ソレ故ニ民法上ニ於テハ權利ノ客體ハ主トシテ物デアアル、且ツ人又ハ人ノ行爲ヲ目的トスル場合ニ於キマシテハ一般ノ規定トシテ茲ニ論ズル程ノモノハナイ、ソレ故ニ先ヅ此處デハ物ノ御話ダケヲ致サウト思フ、

「物」ト云フ文字ハ甚ダ明瞭ナル文字ノ如クデアリマスケレドモ中中法律家ノ間ニハヤカマシイ文字デ、先ヅ此中ニ有體物、無體物ノ二ツヲ含ムヤ否ヤノ問題ガ一ツアル、有體物ト云ヘバ説明ヲ要セヌコトデ土地、家屋ヲ始トシテ其他机、椅子、膳、碗、茶碗、土瓶等ノ如キモノハ皆有體物デアアル、無體物ハ含マスレバドンナモノデモ含ムノデアリマスガ法律上問題トナルモノハ主モニ權利ト云フモノヲ一ツノ物ト視テ又其上ニ一ツノ權利ヲ認メルト云フコトデアアル、是ハ歐羅巴ニ於テハ大抵各國認メテ居ル、併シ日本ノ新民法ニ於テハ有體物ノミヲ民法ノ言葉トシテハ物ト云フコトニナツテ居ル、ソコカラ致シテ物權ト言ヘバ有體物ノ上ニ存スル權利デアリ、其他ノ場合ニ於テハ「物」ト云フ字ヲ使ハズシテサウシテ權利ハ夫夫名稱ガアリマスカラ其權利ノ名稱デ以テ言現ハス、最も廣イ言葉デ申シマス例ヘバ財產權ナドト申シマス、最も廣イコトニナル、サウ云フ風ナ言葉ヲ以テ言現ハスコトニナツテ居ル、扱テ此有體



物ダケニ付テ申シマス。ト最モ大ナル區別ガ動産、不動産ト云フコトデアアル、是ハ從來ト雖モ大分行ヘレテ居ル言葉デアリマスガ、今後自然民法其他ノ法典ガ出マシタ爲メ普通ノ言葉トシテモ此言葉ヲ多ク使フコトニナラウト思ヒマスカラ一言説明シテ置キマス、是モ西洋ニ於テハ段段沿革モアルコトデアツテ從テ其意義ニ付テ各國必ズシモ一樣デナイ、去ナガラ新民法ニ於テハ物ノ範圍ヲ有體物ダケニ限り、ソレカラ一體ニ曖昧ナル區別ヲ取ラズシテ其區別ヲ成ルベク明白ニシヤウト云フ主義ヲ取リマシタカラ、ソレデ動産、不動産ニ付テモ學者ノ色色ナ牽強附會ノ理窟カラ割出シタヤウナ動産又ハ不動産ト云フモノハ認メス、即チ不動産ノ最モ著シイモノハ土地デアアル、法律上、不動産即チ「動カザル物」ト云フノハ土地ノミデアルト云ツテモ殆ト宜イ、所ガ土地ニハ建物トカ樹木トカ云フガ如ク離スコトガ殆ト出來ヌヤウニクツ附イテ居ルモノガアル、之ヲ名クテ定着物ト云ヒマス、是ハ説明スルト中中長クナリマスカラ畧シテ申シマスガ要スルニ建物、竹木等ハ定著物ノ中ニ這入ル、ソレ等ノ物ハ土地ノ一部ト視テ不動産デアアル、是ハ人工ヲ以テ動カスコトノ出來ヌモノデ無理ニソレヲ動カスト、多少破損スル虞ガアル、ソレデサウ云フモノハ先ツ定著物ト名ケテ土地ノ一部ト視ルト云フコトニナツテ居ル、此他ノ物ハ總テ動産デアアル、動物ヲ始

トシテ其他人工ヲ以テ動カスコトヲ得ル机デモ椅子デモ茶碗デモ土瓶デモ本デモらんぶデモ皆動産デアアル、ドンナ大キイ物デモ例ヘバ機械ノ如キ大キイ物、戸棚ノ如キ物デモ動産ト視ル、日本ノ舊民法又ハ外國ノ法律ナドニハ往々ニシテ實際動ク物デモ矢張不動産ト視ルト云フヤウナ例ガ澤山アル、ケレドモ是ハ日本ニ於テハ慣習ニモナイ事デ、歐羅巴ハ夫夫沿革ガアルコトデスカラ宜シイケレドモ我邦ニ於テハ慣習モ何モナイコトデサウ云フ學者ノ牽強附會ノ理窟ニ依テ健ノ如キモノ其他疊建具ナドヲ不動産ト視ルト云フヤウナコトハ却テ錯雜ヲ來シマスカラ新民法デハサウ云フモノハ認メナイ、即チ今申上ゲタ土地ノ一部ヲ成スト視ルベキ家屋其他ノ建物、竹木ノ類ヲ不動産ト視ルト云フコトニナツテ居ル、

茲ニ一ツ特別ナルモノガアリマス、デ、ソレダケハ申上ゲテ置カナケレバナラヌ、債權ト法律家ノ稱スルモノ即チ先刻申上ゲタ貸借ヨリ生ズル權利ノ如キモノ、極ク俗ナ言葉デ申シマス「貸」……此貸ト云フモノニ付キマシテハ多クハ證書ガアル、其證書ハ大切ナモノデアアル、其證書ノ著シイモノデ別段ニ價アルモノト認メラレテ居ルモノハ公債證書、株券ノ如キモノデアアル、此等ノモノハ紙デアアル、動クモノデ動産デアアルコトハ疑ナイ、所ガ此紙ガ普通ノ紙ト餘程違フ、殆ト之ニ因テ權利ガ生ズルノデ



アル場合ニ依テハ其紙ガナクナルト權利ガナクナツタト同シ結果ニ爲ル、從テ學者ニ由リ又ハ或國ノ法律ニ依テハ今ノ公債證書又ハ株券、ソレカラ社債券ト云フモノハ總テ動産ト視ルト云フヤウナ主義ヲ取テ居ルモノモアリマスケレドモ新民法ニ於テハ概シテサウ云フ主義ハ取ラズ矢張株券デモ公債證書デモ社債券デモ皆原則トシテハ唯債權ヲ證明スル證書ニ過ギスト看テ居ル、唯々無記名證券、而シテ今日デハ殆ト公債證書ハ皆無記名證券デアル、又段段社債券ナドモ無記名ノモノガ出來マス、ソレカラ株券モ新民法ガ行ハレマスト云フト追追無記名ノモノガ出來マス、其無記名ノモノハ動産ト視ル、證書ハ固ヨリ動産デアルカラ是ハ動産ト認メルト云フ必要ハナイガ、債權夫レ自身ヲ動産ト視ルト云フコトニナヅテ居ル、是ハ諸君ガチヨツト御聽キニナツタナラバ大變無理ナヤウニ思ハルルデアラウ、ケレドモ無記名證券ト云フモノハ其證券ヲ持ツテ居ル者ヲ權利者ト看ル、デスカラ無記名ノ公債證書デアレバ利息デモ元金デモ其證書ヲ持ツテ行ツタ者ニ渡ス、其持ツテ行ツタ者ハ竊盜デアルカモ知レヌ、詐欺デ取ツタノデアルカモ知レヌ、請リ受取リニ行ツタ人間ガ間違ツテ居ルカモ知レヌ、ソレデモソレヲ持ツテ行ケバ金ヲ渡ス、尤モ紛失ノ場合ニハ眞ノ權利者ヲ保護スル規則ハアリマスケレドモ先ヅ證書ノ性質ハサウデアル、無記

名證券ト申シマスト大層ヤカマシイヤウデスガ諸君ガ識ラズ知ラズ無記名證券ヲ取扱ツテ居ラルルト思フ、早イ話ガ酒ノ切手、イノ松魚節ノ切手ソレカラ諸君ノ御乘リニナル汽車ノ切符、ソレ等ハ皆無記名證券デ幾ラ金ヲ出シテ御買ヒニナツテモンレヲ買ツタ人ガ持ツテ行カナケレバナラスト云フコトハナイ、故ニ切符ヲ失ツテモンレヲ拾ツタ人ガ汽車ニ乗ツテモ分ラヌケレバ仕方ガナイ、要スルニ無記名證券ト云フモノハ殆ト債權ヲ代表シテ居ル、其證書ヲ持ツテ居ル者ガ債權者デアル、其證書ヲ持タナイ者ハ債權者デナイト云ツテモ宜イノデアル、シテ見ルト債權ノ價全部ガ證書ニ包含セラレテ居ル、故ニ此證書夫レ自身ガ債權デアル、而シテ此證書ハ確ニ動産デアル、從テ債權ハ動産デアルト云フノデ無記名債權ハ動産ト視テ居ル、此事ハ大變必要ノアルコトデ外國ニハ其規定ガナイ所ガアルノデ往々議論ヲ惹起シマスケレドモ新民法ニハ明カニ之ヲ規定シテアル、以上ガ權利ノ客體ノ御話デアリマス、

### 第二章 法律行爲

先ヅ法律行爲トハ如何ナルモノデアルカト云フコトヲ申上ダヤツト思ヒマス、此言葉ハ餘程新シイ言葉デアリマシテ殆ト今度ノ民法ガ出マシテカラ始メテ法律語ト



爲ツタト申シテ宜シイ。是ハ私權ニ關シマシテ法律上ノ效力ヲ生ゼシムルヲ目的トスル所ノ意思表示デアル。私權ニ關シテト申シマスルノハ公權ニ關シテ官廳若クハ一己人ガ爲シマスル行爲ハ所謂法律行爲デハナイカラソレト區別スル爲メデアリマス。法律上ノ效力ト申シマスルト無論ニ千差萬別デアツテ彼ノ最モ頻繁ナル所ノ契約ノ如キモノハ無論法律行爲ノ最モ主モナルモノデアリマスガ其契約ニ依テ一定ノ權利ヲ得、義務ヲ負フト云フエトガ目的トナツテ居ルノデアリマスカラ即チ法律上ノ效力ヲ目的トスル所ノモノデアアル。而シテ契約ハ當事者雙方ノ意思ヲ言現ハシテ其意思ガ合致スルトソレデ契約ガ成立スルノデアリマスカラ是ハ立派ナ法律行爲デアアル。尙ホ其外ニ遺言モ法律行爲デアアル。又例ヘバ催促ヲ致シマスルソレモ法律行爲デアアル。或ハ會社ノ株主總會ヲ召集スルソレモ法律行爲デアアル。此法律行爲ニ付キマシテハ契約ニ特別ナル事、遺言ニ特別ナル事等ハ夫夫後ニ説明致シマスカラ茲デハ一般ノ事ダケヲ申上ゲマス。尤モ契約ニ關シ若クハ遺言ニ關シ特別ノ規定ノ存セザル事項ニ付テハ其契約ニモ遺言ニモ皆法律行爲ノ一般ノ規定ガ當嵌マルノデアリマス。私ハ本章ヲ五節ニ分チマシテ第一節總則、第二節意思表示、第三節代理、第四節無効及ビ取消、第五節條件及ビ期限、斯様ニ分チテ論ジャウト思ヒマス。

## 第一節 總則

總則ト云フノハ頗ル漠然タル言葉デアリマスガ詰リ此所ニ於キマシテ如何ナル目的ヲ以テ法律行爲ヲ爲スコトヲ得ルカ其法律行爲ノ目的ノ範圍ヲ定メタモノデアアル。法律行爲ノ目的ト云ツテモ分ラスコトハアリマセスガ少シ言葉ガ狭イト思ツテ「總則」ト致シマシタノデアリマス。原則ト致シマシテハ今日ハ法律ハ自由主義ヲ取ツテ居リマシテ當事者ノ欲スルコトハ何デモ許スト云フノガ本則……法律ヲ以テ特ニ禁シテ居ラナイ事デアアルナラバ何デモ出來ル。從テ法律行爲モ如何ナル事ヲ目的トシテデモ出來ルト云フノガ本則。去ナガラ之ニ自ラ制限ガアル。其制限ノ最モ廣キモノデ總テノ場合ヲ包含スルト云ツテモ宜イモノハ公ノ秩序ニ反スル目的ヲ以テ法律行爲ヲ爲スコトヲ得ナイト云フノデアアル。公ノ秩序ト云フ文字ハ是モ至ツテ新シイ文字デアツテ前ノ法典ガ出來マシタ頃カラ確然タル法律語トナツタ。是ハ實ハ西洋語ノ直譯デアツテ口調モ餘リ宜シクナク、果シテ立派ナ熟語デアアルカ、ドウカモ多少疑ガアリマス。ケレドモ兎ニ角都合ガ好イカラ斯ウ云フ文字ヲ遣ツタノデアアル。公ノ秩序ノ何物タルコトハ法律學者ノ間デモ中中議論ノアルコトデ殊ニ定義ヲ下



スト云フコトガ殆ド出来ナイ、極メテ廣イ言葉ヲ以テ定義ヲ下シマスルコトハ造作モアリマセスガソレデハ分ラヌ即チ、國家ノ利益ヲ害スルモノハ皆公ノ秩序ニ反スルモノデアルト云フコトハ言ヘマスルケレドモ如何ナルモノガ國家ノ利益ヲ害スルカト云フコトハ容易ク言ヘナイ、ソレ故ニ是ハ歐羅巴デモ事實問題ト致シマシテ各事實ニ當ツテ是ガ公ノ秩序ニ反スルヤ否ヤト云フコトハ往々ニシテ問題ニナリマスケレドモ是ノ定義ニ付テヒドク争フト云フコトハ致サヌ、二三ノ例ヲ申上ゲマスレバ大凡法律ニ於テ公ノ秩序ト云フモノハ如何ナルコトデアアルカト云フコトガ御了解ニナルデアラウト思ヒマス、先ヅ人ヲ殺ス、人ヲ苦メル或ハ人ノ物ヲ奪フトカ人ヲ欺ク或ハ猥褻ノ所行ヲ爲ストカ其他人倫ニ反シタル行爲ヲ爲スト云フヤウナ事ハ皆公ノ秩序ニ反スルモノデアアル、此ノ如キコトヲ法律行爲ノ目的ト致シマシテソレヲ法廷ニ擔ギ出シテ法律ノ制裁ニ依ツテ其事ヲ強行スルコトガ出来ルト云フコトニナリマシテハ即チ國家ノ利益ヲ害スルコトハ明カデアアル、其他稍、適切ナ例ヲ申上ゲマスルナラバ公ノ議會、上帝國議會ヲ始メトシマシテ下、町村會ノ選舉ニ至ルマデ選舉權ニ付キマシテ或ハ選舉シナイ、或ハ何ノ某ヲ選舉スル、或ハ何ノ某ハ選舉シナイト云フヤウナコトヲ約束致セバサウ云フ約束ハ總テ無効デアアル、何トナレバ

選舉權ハ各選舉人ノ自由ヲ以テ之ヲ行使スルニ非ザレバ選舉權ヲ與ヘタ目的ヲ達スルコトハ出来マセスカラ此ノ如キ法律行爲ハ則チ公ノ秩序ニ反スル事項ヲ目的トスルモノデアルト謂ハナケレバナラヌ、或ハ終生婚姻ヲシナイナドト云フコトヲ契約致シマシテモソレハ公ノ秩序ニ反スルモノデアアル、何トナレバ婚姻ト云フモノハ人類ノ生生ノ道ニ於テ缺クベカラザルモノデアリマスカラソレヲ甲乙兩人ノ間デ甲ハ終生婚姻ヲシナイト云フ約束ヲシテ其約束ヲ破ツタトキハ裁判所ニ訴ヘルト云フヤウナコトハ公ノ秩序ヲ害スル、極端ニ言ヘバ國家滅亡ノ基ト云ツテモ宜イ位デアリマスカラサウ云フ事ハ公ノ秩序ニ反スルモノトシテ無効ト致シマス、茲ニ一ツ申上ゲテ置カナケレバナラヌコトハ法文ヲ御覽ニナルト單ニ「公ノ秩序」ト云フ文字ヲ使ハズシテソレト並ンデ「善良ノ風俗」ト云フ字ガ使ツテアル、善良ノ風俗ト云フ言葉モ實ハ洋語ノ直譯デアツテ日本ニ於テ從來用ヒ來ツタ文字ノ意味カラ言ヘバ殆ド譯ノ分ラヌ文字デアリマス、善良ノ風俗ノ裏ハ何カ惡風俗ト云フコトニナラネバナラヌノデ風俗ガ善良デアルト云フノハ餘程奇妙ナコトニナツテ來ル、寧ロ日本ノ固有ノ言葉カラ言ヒマスレバ、風俗ヲ壞ルトカ風俗ヲ害スルト云フ方ガ宜イカモ知レヌト思ヒマスガ西洋ニ於テハ丁度直譯スルト「善良ノ風俗」トナル文字ヲ



羅馬以來各國ニ於テ使用シ來ツテ居リマスカラ其文字ヲ用ヒタ方ガ便利デアルト云フコトデ斯ウ云フ文字ヲ用フルコトニナツタ、是モ舊法典以來用ヒテアル言葉デア、私ノ信ズル所デハ所謂善良ノ風俗ニ反スルト云フモノハ矢張公ノ秩序ニ反スルモノデア、若シサウデナケレバ法律ハエライ干涉ヲスルコトニナツテ、實際行ハレヌコトニナル、善良ノ風俗ニ反スルト云フコトヲ極ク廣イ意味ニ取リマシタナラバ道德ノ眼カラ見テ少シデモ惡イ事デアツタラバ皆此中ニ這入リサウデア、例ヘバ或人ガ酒ヲ澤山買フト云フ契約ヲ致シマス、其目的ガ酒ヲ飲ムト云フコトデア、ト斯ク多量ノ酒ヲ飲ムコトハ善良ノ風俗ニ反スルカラ其契約ハ無効デアルト謂ハナケレバナラヌ、或ハ格別資産モ無イ者ガ高價ナル所ノ反物ヲ澤山買ツテソレゾ自己及ビ家族ノ衣服ヲ造ラウト云フ考デ契約ヲ結ブ、資産モ無イ者ガ此ノ如キ贅澤ヲスルト云フコトハ無論ニ善良ノ風俗ニ反スルコトデア、ソレ故ニ其反物ノ賣買ト云フモノハ善良ノ風俗ニ反スルカラ無効デアツテ從テ買ツテ歸ツテ來タ反物ハ返シテ其代價ヲ返シテ貰フコトガ出來ルト謂ハナケレバナラヌ、サウ云フコトハ何處ノ國デモ認メナイ、シテ見レバ此「善良ノ風俗」ト云フコトハ單ニ道德ノ眼カラ見タノデハナイ、矢張社會ノ眼カラ見テ其事柄ヲ許シタナラバ間接又ハ直接ニ社會ノ利益

ヲ害スル、國家ノ利益ヲ傷フト云フコトガナケレバナラヌ、ソレ故ニ先刻例ヲ舉ゲマシタガ其中デ例ヘバ猥褻ノ所行ヲ爲スト云フヤウナコトハ是ハ普通學者ガ善良ノ風俗ニ反スルト云ツテ居ル、ソレカラ終生婚姻ヲシナイナドト云フコトモ矢張善良ノ風俗ニ反スルト云ツテ居ルケレドモソレ等ノモノハ唯道德上善良ノ風俗ニ反スルノミナラズ國家ノ利益ヲモ害スルモノデアリマスカラソレデ法律カ禁ズルノデア、故ニ「善良ノ風俗ニ反スル」ト云フ文字ハ極メテ穩デナイノデ、風俗ヲ壞ルトカ害スルトカ云フコトデアリマシタラ其意味ガ通ジヤウト思ヒマス、併ナガラ私ノ信ズル所デハ實ハ「公ノ秩序ニ反スル」ト云ヘバ其中ニ所謂善良ノ風俗ニ反スルモノモ包含スルノデア、故ニ單ニ「公ノ秩序ニ反スル」ト言ツタラ宜ツカト思ヒマス、併シ新民法ニ於テモ矢張舊民法ト同シク此二ツノ言葉ガ並ベテ書イテアル、舊法律行爲ハ公ノ秩序ニ反スル目的ヲ有スルコトハ出來ヌト云フコトハ各國ノ法律ニ於テモ皆認メラレテ居ル所デアツテ却テ我法典ノ如ク廣イ明文ノ存シナイ國ノ方ガ多數デア、ソレニモ拘ハラズ實際ニ於テモ又學者間ニ於テモ一點ノ疑ノナイ事柄デア、唯公ノ秩序ニ反スル事項ノ中ニ法律若クハ命令ノ中ニ明文ノアル事柄ト明文ノナイ事柄トアル例ヘハ刑法ニ規定シテアル事柄ノ如キハ是ハ疑ハナイ、人ヲ殺セバ死



刑若クハ無期徒刑ニ處セラルル、人ヲ毆打創傷スレバソレゾレ處分セラルル、人ノ財ヲ奪ヘバ其方法ニ依テ竊盜強盜ノ刑ニ該テラルル、夫夫刑法ニ規定ノアリマスル事項ハ是ハ疑モナク總テ公ノ秩序ニ反スルノデアリマス、ケレドモ公ノ秩序ニ反スルモノハ必ズ刑法ヲ以テ制裁スルモノデナイ、刑法ニ無イモノデモ公ノ秩序ニ反スルモノガ許多アル民法中ニモ公ノ秩序ニ關スル規定ガアツテソレニ反スルモノハ公ノ秩序ニ反スルモノデアル、例ヘバ親族編ノ規定ナドハ多クハ公ノ秩序ニ關スル規定デアツテ之ニ反スル法律行為ハ公ノ秩序ニ反スルヲ以テ無効デアル例ヘバ親子ニ對スル一定ノ權力ヲ定メテアルノニ親子契約シテ子カ親ニ從ハヌデモ宜イ、オレハ親權ヲ拋棄スルナドト云ツテモノレハ無効デアル、即チ今日拋棄シテ置イテ明日ソレヲ行ウテ宜シイ、彼ノ親權其他親族權ハ公ノ秩序ニ關スルモノデアルト云フコトハ疑ハアリマセヌケレドモ財產權ニ關スル規定ノ如キニ至リマスルト多クハ公ノ秩序ニ關セヌモノト謂ハナケレバナラヌガ、如何ナル規定ガ公ノ秩序ニ關シ如何ナル規定ガ公ノ秩序ニ關セヌカト云フコトハ動モスレバ議論ノ種トナリマス、併ナガラ是ハ各國ニ於テモ如何トモスルコトガ出來ナイト云ツテ居ル、即チ毎條ニ此個條ハ公ノ秩序ニ關スルモノデアルト云フ符牒ヲ附ケル譯ニハイカナイ、又法文ノ

書方ニ由テ公ノ秩序ニ關スルモノト然ラザルモノヲ分ツコトモ出來ナイ故ニ如何ナル進歩シタル法律デモ之ヲ法文ニ明カニ示シテアル例ハ聞カヌ、又新法典ニ於キマシテモ固ヨリ絶對ニ法文ノ書方デ以テ公ノ秩序ニ關スルモノト然ラザルモノトヲ分ツト云フ考ハナカツタケレドモ、出來得ルダケ分ルヤウニシヤウト試ミマシタガ隨分煩ハシイコトニナル例ヘバ公ノ秩序ニ關セザル規定デアリマスレバソレノ終リニ前何條ノ規定ニ反スル意思ヲ當事者ガ持ツテ居ツタ場合ニハ其規定ハ當嵌マラスト云フコトヲ書キマス、ソレヲ各場所ニ初ハ書イテ見マシタガ同シヤウナ個條ガ澤山出來ルノデ如何ニモ不體裁デアルト云ノノデソレハ除カレマシタ、ソレ故ニ矢張我新民法モ、外國ノ法典ト同シヤウニドノ規定ガ公ノ秩序ニ關スルカト云フコトハ法文ダケデハ分ラヌ、其規定ノ性質ニ依テ分ル若シ爭ガ起レハ裁判官ノ認定ニ任セルノ外ナイ、尤モ是ハ法律ノ解釋ニ涉ルコトデアリマスカラ一審二審ニ於テ其解釋ヲ誤ツテ公ノ秩序ニ反スルモノヲ是ハ反セヌト言ヒ、公ノ秩序ニ反セザルモノヲ反スルト云ツテ裁判ヲ致シマシタナラバソレハ法律ニ背クノ故ヲ以テ上告ノ原因ニ爲ル、此ノ如ク實際ニ於テハ隨分困難ナコトデアリマスケレドモ先ヅ法律ノ規定ト致シマシテ兎ニ角公ノ秩序ニ關スル法律命令ノ規定ニ反スル事項ヲ目的ト



スル法律行為ハ無効デアル、ソレカラ公ノ秩序ニ關スル法律命令ノ規定ヲナク即チ公ノ秩序ニ關セザル規定ニ反スル法律行為ハ有效デアルト謂ハナケレバナラス、例ヘバ契約ノ効力ト云フモノハ民法ニ委シク規定シテアル併ナガラ其規定ハ當事者ガ反對ノ意思ヲ言現シマスレバ大抵ハ撤マラス賣買ニ付テ賣買ノ費用ハ誰ガ負擔スルモノデアアルカ又ハ賣買ノ代價ヲ直チニ拂ハヌ場合ニ於テハイツカラ利息ガ附クカ或ハ賣買ノ目的物が果實ヲ生ジタル場合ニ於テハ其果實ハ何人ノ所有ト爲ルカト云フヤウナコトヲ規定シテアリマスガソレ等ハ賣買當事者ノ契約次第デ如何様ニモ定メルコトガ出來ルノデ法律ニ定メタル所ト異ツタル意思ヲ表示致シマシタトキハ其意思ガ効力ヲ持ツノデアリマス、法律行為ノ總則ト致シマシテ茲ニ法律行為ト慣習トノ關係ヲ一言御話シナケレバナリマセヌ、慣習ノ性質ニ付テハ學者間ニエライ議論ガアリマスケレドモ私ノ信ズル所ニ據リマスレバ慣習ニ法律ニ均シイ効力ヲ國家ガ認メマスレバソレガ所謂慣習法トナツテ殆ド法律ノ明文ト同シ効力ヲ持ツ、然ラザル場合ニ於テハ唯慣習ト云フ一ツノ事實ガアツテ其事實ガ法律上多少ノ効力ヲ持ツノデアアル、私ノ信ズル所又法例ナドノ規定スル所ニ據リマスレバ民法上ノ事柄ニ付キマシテモ民法其他ノ法

律命令ニ規定ノ無イ事柄ハ矢張慣習ガ法律トシテ効力ヲ持ツ、民法其他ノ法令ニ規定ノアリマスル事柄デモ若シ其規定ノ性質ガ先刻申上ダタ公ノ秩序ニ關セザルモノデアルト云フコトデアレハ其規定ニ反スル所ノ慣習ト云フモノハ慣習法トシテ効力ハ持タヌガ當事者ガ其慣習ニ依ラウト思ヘバ依ルコトガ出來ル、慣習ニ頓著ナク當事者ガ此ノ如キ規定ニ反スル行為ヲ爲スコトモ出來ルノデスカラ慣習ノ有ル場合ニ其慣習ニ依リタイト云フ意思ヲ持テハ其意思ハ有效デアル、唯此點ニ於テ立法論トシテハ或ハ慣習ノ有ル場合ニハ寧ロ慣習ニ依ルト云フコトニ定メタ方ガ宜カラウト云フ論モ出マセウケレドモ新民法ニハ左様ニ規定致シマセヌデ慣習ノ無イ場合ニハ當事者ガ明カニ法令中ノ公ノ秩序ニ關セザル規定ニ異ツタ意思ヲ言現ハサナケレバナラス之ニ反シテ慣習ノ存スル場合ニハ明カニ言現ハサヌデモ宜イガ併ナガラ當事者ガ其慣習ニ依ラウト云フ意思ノアツタモノト認メ得ラルルダケノ材料ハナケレバナラスト、斯ウ云フコトニナツテ居ル、實際ノ適用ニ於キマシテハ殆ド同ジコトデアツテ、例ヘバ一ツノ契約ヲ結ブニ當ツテ其契約ノ効力ニ關シテ一般ノ慣習ガアル、其慣習ガ民法ノ規定ト違ツテ居ルト云フ場合ニハ多クハ其慣習ニ依ラナケレバナラスデアラウト思フ、例ヘバ民法デハ債權履行ノ場所ニ付キマシテ



一般ノ規定ト致シマシテハ債權ハ債權者ノ住所ニ於テ履行スルト云フノガ本則ニナツテ居ル併ナガラ若シ慣習ガ債務者ノ住所ニ於テ履行スル即チ債權者ノ方カラ債務者ノ方ニ取リニ行クノガ慣習デアルト云フヤウナ場合ニ於テハ大抵ハ當事者ノ意思ガソレニ從フ積リデアツタト言ヘルノデアアル故ニ理論上ハ第一ノ説トソレカラ新民法ノ取ツタ説トハ違ヒマスケレドモ實際ハ殆ド同ジコトニナラウト考ヘマス以上ヲ以テ總則ノ御話ヲ了ハリマシタ、

## 第二節 意思表示

意思表示ト云フ文字ハ是モ至ツテ新シイ文字デ實ハ新民法ガ始メテ之ヲ遣ヒ出シタ言葉デ矢張西洋ノ言葉ヲ直譯シタノデアアルドウモ從來用ヒ來ツタ言葉デハ此事ヲ言現ハスニ適當ト認ムル文字ガナカツタカラ此ノ如キ文字ヲ用ヒタノデス意思表示ハ讀ンデ字ノ如ク當事者ガ意思ヲ言現ハシタノデアアル私ガ如何程ノ代價デ以テ何々ノ品ヲ買ヒタイト斯ウ云フ意思ヲ言現ハスナラハ是ガ一ツノ意思表示デアル私ガ如何程ノ代價デ以テ何々ノ品物ヲ賣リタイト云フ是モ一ツノ意思表示デアル先刻法律行為ノ定義ヲ申上ゲマシタトキニ法律行為ハ諳リ法律上ノ效力ヲ生ス

ルヲ目的トスル所ノ意思表示デアルト云ツタガ意思表示ガ即チ法律行為ノ基礎ト爲ル言ヲ換ヘテ云ヘハ意思表示ガ則チ法律行為ト爲ルノデアアルト言ツテモ宜シイ此意思表示ニ付キマシテハ色々面倒ナ問題ガアリマシテ隨分學者間ニモ議論ガアリマスガ新民法ノ取リマシタ所ノ大體ノ主義ヲ御話シ致シマスト當事者ノ意思ニ法律ガ效力ヲ持タスノデアリマスカラ諳リ當事者ノ意思ト云フモノガナケレバナラス併ナガラ其意思ガ唯當事者ノ頭ノ中ニ存シテ居ルノミデ之ヲ表ニ現ハサヌナラバソレハ法律上保護スル譯ニハイカナイ故ニ意思ガアツテ其意思ヲバ表ニ言現ハサナケレバナラスト云フ所カラ意思ノ表示ト云フコトガ必要ニナツテ居ル隨分舊式ノ法律ナドニハ意思ガアリサヘスレバ宜ク表示ヲ必要トセスト云フ例ガ幾ラモアリマスケレドモ是ハ穩デナイ法律ハ人ノ精神ヲ支配スルモノデナクシテ人ノ行為即チ表ニ現ハシ出シタル事柄ヲ支配スルモノデアアル道德トハ其邊ガ餘程違フノデスカラ從テ現ハレナイ意思ヲ後カラ斯ウ云フ意思ヲ持ツテ居ツタト云フ證據ガ出タカラト云ツテモ其當時ニ現ハレナイ所ノ意思ヲ取ツテ之ニ法律ヲ適用スルト云フコトハ出來ナイ而シテ實際意思ト表ニ現ハレタ事柄トガ違フコトガアル此場合ニ於テハ如何スベキカドウモ原則トシテハ其場合ニ意思ハアツテモ又表示サ



レタモノガアツテモソレハ本統ノ意思デハナイト謂ハナケレバナラス、ケレドモ絶對ニ此主義ヲ取りマスト實際ノ不便ガ少カラヌカラ、ソレデ適當ノ程度ニ於テ少シ位意思ト表示ト違ツテ居ツテモ法律ハソレニ拘ハラズ其現ハレタル意思ヲ本統ノ意思ト見テ處分スル之ニ付キマシテ一番面倒ナ問題ノ起ルノハ錯誤詐欺強迫此三ツノ事柄ノアツタ場合デアリマス、尤モ理論上カラ申シマスルト詐欺ト云フモノハ矢張錯誤ヲ來スモノデアリマスカラ極ク嚴格ニ言フト錯誤及ビ強迫ト云ツテモ宜イカモ知レマセヌ、詐欺ナキ單純ノ錯誤、詐欺ニ因ル錯誤、ソレカラ強迫ト云フコトニナル、

錯誤ニ付キマシテモ各國ノ法律ガ皆違ツテ居リ學者ノ意見モ區々ニナツテ居リマスケレドモ新民法ノ執リマシタ所ノ主義デハ單純ナル錯誤ハ法律行為ノ要素ニ關スルモノダケハ意思表示ヲ無効トスルガ其他ノモノハ意思表示ノ成立ヲ少シモ妨グナイト、斯ウ云フ主義ヲ執ツタ、二三ノ例ヲ出シテ説明ヲ致シマス、子ト云フ者ガ甲ノ不動産ヲ賣ラウト思ツテ其事ヲ丑ニ言ツタ、丑ガソレヲ聽違ヘマシテ乙ト云フ不動産ト思ツテソレヲ買ハウト言ツタ、其場合ニ子ノ意思表示ハドウデアアルカト云フト甲不動産ヲ賣ラウト云フ意思ノ表示デアアル、ソレカラ丑ノ方ノ意思ハドウデアアル

カト云フト乙不動産ヲ買ハウト云フ意思デアアル、ケレドモ丑ニ向ツテハ甲不動産ヲ是是ノ直段デ買ハヌカ、宜シイソレヲ買ハウト言ツタノデアアルカラ表示ニ從ヘバ甲不動産ヲ買ハウト云フ意思ニナツテ居ル、ソレハ丑ノ本統ノ意思デハナイ即チ錯誤ガアル、此場合ニ於テハ意思表示ハ無効デアアル從テ法律行為ハ成立シナイ、丑ノ意思表示ガ無効トナリマス、ト云フト契約ハドウシテモ成立ハ出來ナイ、契約ト云フモノハ一方ノ意思ダケデハ成立致シマセヌ、此場合ニハ所謂法律行為ノ目的ト云フモノガマルデ違ツテ居ル、甲不動産ヲ賣ラウ、乙不動産ヲ買ハウト云フノデスカラマルデ意思ガ合ハナイ、是ハ成立タセ様ガナイ、ソレ故ニ此場合ニハ無効デアアル、唯今ノ例ニ於テ丑ト云フ者ガ粗漏ヨリ致シマシテ此ノ如キ錯誤ヲ來シ、ソレニ依テ若シ子ガ損害ヲ受クタナラバ丑ニ向ツテ其損害ノ賠償ヲ求メルコトガ出來マス、ケレドモ契約ハ成立シナイ、今一ツノ例ヲ申上ゲマセウナラバ甲ト云フ者ガ乙ト云フ者ニ贈與ヲシヤウト思フ、ソコデ乙デアルト思ツテ實際ハ丙ナル者ヲ執ヘテ貴殿ニ是々ノ贈與ヲ致シマセウト云フ、ケレドモ其丙ガ乙デアルト信ジテ居ツタコトハ明瞭デアアル、此場合ニ於キマシテハ甲ノ意思表示ト云フモノハ假令丙ガ然ラバソレヲ貰ヒマセウト云ツテモ効ヲ生スル譯ニイカス、ナゼカナレバ甲ハ乙ニ贈與ヲシヤウト云フ意思



ヲ持ツテ居リナガラ丙ニ向ツテ、アナタニ贈與ヲ致シマセウト言フ、故ニ意思ハ乙ニ贈與ヲ爲スト云フ意思デアツテ、表示ハ丙ニ贈與ヲ爲サウト云フコトニナツテ居ル、ソレ故ニ錯誤ニ依ツテ意思ト表示トカ違ツテ居ル、此場合ニ於テモ契約ハ成立シナイ、假令丙ガ承諾シマシテモ丙ノ承諾シタノハ錯誤デハナイガ甲ノ意思ト表示ガ齟齬シテ居ル故ニ甲ハ乙ニヤラウト思フ、丙ハ自分ニ貰ハウト思ツテ居ルノデ成立シナイ、此場合ニモ損害賠償ノ問題ハ起ルカ知レヌガ贈與ハ成立シナイ、今一ツ例ヲ申上ゲマス、ト爰ニ一ノ名高イ畫工ガアル、ソレヲ甲ト名ケマス、其甲ト云フ者ニ畫ヲ書イテ貰ハウト云ノデ乙ト云フ者ガ間違ツテ丙ノ處ニ行ク、サウシテソレヲ甲ダト思ツテドウツ畫ヲ書イテ下サイト言ヒ、丙ガソレヲ承諾シタトスル、此場合ニ於テハ此乙ノ考デハ甲ノ畫ヲ得ヤウ、ソレニ對シテ報酬ヲ幾ラ幾ラ出サウト云フノデアアル、丙ノ方デハサウ云フコトトハ知ラズ自己ノ畫ヲ幾ラ幾ラ書カウト云フコトヲ承諾シタノデアアル故ニ丙ノ書カウト言ツタコトト乙ノ爲サシメント欲シタコトガ喰合ハス、此場合ニ於テモ契約ハ成立致シマセヌ矢張、丙ガ若シソレガ爲メニ費用ヲ掛ケ若クハ自分ノ勞ヲ費シタナラバソレニ對スル損害賠償ハ取レルカ知ラヌガ約束ノ報酬ハ取レナイ、此等ノ場合ニ於キマシテハ皆法律行爲ノ要素ニ錯誤ガアル、第一例

ニ於テハ甲不動産若クハ乙不動産是ガ即チ法律行爲ノ要素、ソレヲ取ツテ仕舞ツタナラバ法律行爲ハ成立チヤウガナイ、第二ノ場合ニ於キマシテ贈與ナドハ相手ヲ構ハズヤルト云フモノデハナイ、或ル人ニ特別ノ利益ヲ與ヘタイト云フノデ贈與ヲスル、其向フノ人ガ違ツテ居レバ即チ法律行爲ノ要素ニ錯誤ガアル、第三ノ場合ニ於テハ畫デモ其他人ノ技術ニ由ルベキモノハ或人ノシタノト他ノ人ノシタノトハ違フ、畫ナドハ最モ違フ、橋本雅邦サンノ書イタノト名モ知レナイ者ガ書イタノデハ賣ツテモ直段ガ大變違フ、故ニ此等ノ場合ノ意思表示ハ無効デアアル、從テ法律行爲ハ成立シナイ、其他ノ輕イ錯誤デアレバ全ク意思ガ合致シタト言ヘナイヤウナ場合デモ契約ガ成立スル、單獨行爲デモ矢張成立スル、ソレハドウ云フ場合カト申シマス、例ヘバ古道具屋ニ參リマシテ大層光ツテ居ル藥罐ガアル、ソレハ金デアルト思ツテ買ハウト云フノデ直段ヲ聽イテ買ツタ、家ニ歸ツテ調べテ見ルト金デナク眞鍮若クハ減金デアツタトスル、此場合ニ於テハ買フ人ハ金瓶ヲ買ハウト云フ積リデアツタ、然ルニ實際金瓶デナイ其處ニ在ツタ眞鍮若クハ減金ノ藥罐ヲ買ハウト言ツタ、即チソレハ意思ト表示ト違ツテ居ル、意思ハ寧ロ金瓶ヲ買ハウト云フ意思デ、表示ハ其處ニ在ツタ眞鍮若クハ減金ノ藥罐ヲ買ハウト云フノデアツタ、ソレ故ニ嚴格ニ言フト此場



合モ意思ガ表示ト合ウテ居ラス、ケレドモ此ノ如キモノヲ一々無効トスルト云フコトニナリマシテハ殆ト商賣ナドハ出来ナイ、ソレ故ニサウ云フモノハ新民法ニ於テハ有效トスル、是ハ所謂法律行為ノ要素ニ錯誤アリトハ言ヘナイ、ナゼカト云フト、假令買主ノ頭ノ中ニハドウ云フコトヲ考ヘテ居ツタニモシロ、古道具屋ノ店ニ在ツタ其一定ノ藥罐之ヲ買ハウト言ツタノデアル、又買主ノ頭ノ中デ矢張其物ヲ買ハウト言フ意思ガアツタニ相違ナイ、唯附加ヘテ其物が金デアラウト云フコトガアツタガソレハ理由ニ過ギナイ、此ノ如キモノハ無論法律行為ノ要素デハナイ、法律行為ノ要素ハ一定ノ目的物がアレバ宜イ、一定ノ目的物ニハ錯誤ガナイ、此ノ如キ場合ニハ外國ニハ或ハソレヲ無効トシテ居ル例ガアリマスケレドモ新民法ニ於テハ有效トシタノデアル、例ハバ金錢ノ貸借ヲ致シマス、甲ガ乙ニ向ツテ大金ヲ貸ス、期限ハ例ヘバ一年ナラ一年デ貸ス、此場合ニ於テ甲ハ乙ヲ大變ナ財産家ト思ウテ無抵當デ貸シタ、後カラ段々身代ヲ調べテ見ルト財産家デナク到底貸シタ金が取レサウモナイト云フコトガアル、此場合ニハ錯誤ガアルニ相違ナイ、金持デアルト思ツタノガ金持デナイカラ錯誤デアル、嚴格ニ言フト金持ニ貸サウト云フ意思デアツタ、サウシテ乙ト云フ者ガ金持デナイノニソレニ貸サウト云フコトヲ表示シタノデアルカラ、真正ノ意

思ト表示シタ所ト違ツテ居ルト言ツテ言ヘナイコトハナイ、併ナガラ此ノ如キ場合ニ於テ意思表示ヲ無効デアルト云フコトニスルト、今日一年ノ期限ヲ以テ貸シタモノヲ明日身代ヲ調べテ見テ貧乏人デアルト云フコトヲ知ツテ、直グニ返シテ呉レ、アノ契約ハ無効ダ、ナゼナレバオ前ハ貧乏人デアラト云フ、或ハ全ク無効デアルトハ言ハスデモ契約ヲ取消シテ貸シタ金ヲ返シテ呉レト云フコトニナツテ、之ヲ許スコトハ出来マセス、ソレハ、ナゼカト云フト成程乙ト云フ人ガ金持デアラウカ貧乏人デアラウカト云フコトハ甲ガ契約ヲスルニ付テ考ヘタノニ過ギナイ、金持ト信ジタレバユソ貸シタノデアリマセウ、ケレドモ乙ニ貸スニ付テ金持ダカラ貸ス貧乏人ダカラ貸サスト云フノハ唯理由ニ過ギナイ、故ニ是ハ法律行為ノ要素ニハナラス、ソレカラモウ一ツ例ヲ申上ダマスルト云フト、茲ニ一ツノ品物がアル、其品物ハ自分ガ一定ノ仕事ニ使ハウト思ツテ居ル、其仕事ノ役ニ立チサウダカラ買ハウト言ツタ、所ガ實際ソレヲ使ツテ見タ所ガ自分ノ思ツタコトニハ適セヌ、ソレ故ニ其者ハ始メニ契約ヲシタトキノ目的通りノ物が得ラレヌ、此場合ニ於テモ錯誤ハアル、其買ツタ物が或仕事ノ役ニ立ツデアラウト云フ理由デ以テ之ヲ買ハウト言ツタ、而シテ其物ハ其ニ依ルト或仕事ノ用ニ立ツベキモノヲ買ハウト云フ意思デアツタ、而シテ其物ハ其



仕事ノ用ニ適セスト云フノデアルカラ諸リ意思ト表示トガ十分喰合ツタトハ云ヘ  
 ス、併ナガラ此ノ如キ錯誤ハ意思表示ノ無効ノ原因ト爲ルモノデナイ、何トナレバ其  
 物ヲ買ハウト云フ意思ニハチツトモ違ヒハナイ、唯ナゼソレヲ買ハウト云フコトニ  
 ナツタカト云フト、一定ノ仕事ノ用ニ供シヤウト云フ理由デアツテ、ソレハ一ツノ理  
 由ニ過ギスシテ法律行為ノ要素トハ云ヘナイ、幾ラ役ニ立タナクトモ約束ノ代價ヲ  
 出シテ引取ラナケレバナラヌト云フコトニ爲ル、其他無効ノ原因ト爲ラナイ所ノ錯  
 誤ハ例ヲ設ケマスレバ幾ラデモアリマスケレドモ大凡御分リニナツタラウト考ヘ  
 マス、

ソレカラ、次ニハ詐欺ニ因ル錯誤ノ御話……詐欺ニ因ル錯誤ハ今マデノ例ノ如ク意  
 思ヲ表示スル者ガ自分ノ方デ唯誤ツタノデナイ、人カラ欺カレテ誤ツタノデアル、例  
 ヘバ先刻ノ例デモ眞鍮若クハ滅金ノ藥罐ヲ是ハ金デアルト云ツテ賣ル、是ハ欺クノ  
 デアル、又第二ノ例ニ於キマシテモ自分ハ金持デアルト云フコトヲ借主ガ言フ、サウ  
 スルト矢張是ハ欺クノデアル、又第三ノ例ニ於キマシテ其品物ガ或仕事ノ用ニ適ス  
 ルデアラウカト問ウタラ、適スルト言ツタトスレバ、ソレハ欺クノデアル、此場合ニ於  
 テハ初ノ場合トハ自ラ趣ガ違フノデ、唯自分ガ誤ツタノデハナイ、人カラ欺カレタノ

デアルカラ、法律ハ其欺カレタ者ヲ餘計ニ保護スル理由ガアル、併ナガラ羅馬法以來  
 詐欺ニ良詐欺ト惡詐欺トアル……詐欺ニ良イ詐欺ハナイ筈デアルケレドモサウ云  
 フ符牒デアル、良詐欺ト云フノハ普通人ノ能ク爲ス所ノ詐欺デヒドク咎ムルニ足ラ  
 ナイモノヲ言フノデ、商賣人ガ自分ノ商品ヲ賣リタイト云フ希望カラ多少嘘ヲ吐ク  
 コトハ時ノ古今、地ノ東西ヲ問ハズニアルコトデアル、ソレ故ニ古道具屋ニ在ル藥罐  
 ヲ見テ是ハ金ダラウカ、左様デス金ゴザイマスト言ツタノハ詐欺ニ相違ナイケレ  
 ドモサウ云フモノニ一々法律ガ制裁ヲ加ヘテ其契約ヲ皆無効ニスルト云フコトデ  
 ハ商賣ハ出來ナイ、又金ヲ借リルトキニ私ハ貧乏人デアアルガ金ヲ貸サナイカト云フ  
 者ハナイ、アナタハ資産ヲ持ツテ居ルカト言ヘバ相當ノ資産ハアリマスト云フノガ  
 通例デアアル、又此品ハ何々ノ用ニ立ツカト言ヘバ用ニ立タヌト言ヘバ買ハヌカラ用  
 ニ立ツト言フ、是ハ良イコトデハナイガ先ヅ恕スベキコトデアアル、ソレ故ニサウ云フ  
 場合ハ單純ナ錯誤ノ中ニ這入ルノデ、從テ契約ヲ取消ス原因ニハナリマセヌガ、之ニ  
 幾分カ詐術ヲ用ヒテ欺ク、是ハ惡詐欺デアアル、是ガ法律語トシテ詐欺ト云フ意味デス、  
 先刻ノ第一例ニ於テ是ハ金デアアル、現ニ誰某ニ見テ貰ツタラバ誰某ガ金デアルト言  
 ツタト、買主ノ信用シサウナ人ノ名前ヲ言フ、サウ云フ單純ナ嘘デナク色々ナコトヲ



作爲シテ欺ク、甚シキニ至ツテハ名ノ有ル人ノ證明書ダト言ツテ嘘ノ證明書ヲ出ス  
 ノハ詐欺デアル、第二ノ例ニ於テ自分ハ澤山金ヲ持ツテ居ル、斯ウ云フ不動産モ持ツ  
 テ居ル、斯ウ云フ公債證書モ持ツテ居ル、ソレニ友人ナラ友人ヲ證人トシテ連レテ來  
 ル、登記簿ノ嘘ノ寫ヲ持ツテ來ル、斯ウ云フコトヲシタナラバ、ソレハ無論法律上ノ詐  
 欺デアル、第三ノ例ニ於キマシテ用ニ適スルト云フノデ同シヤウナ仕事ヲシテ見セ  
 ル、物ヲ繼グ材料デアルナラバ繼イデ見セル、ソレハ其材料ヲ用ヒタト言ヒナガラ實  
 ハ外ノ材料ヲ用ヒタト云フコトデアレバ是ハ立派ナ詐欺デアルサウ云フ詐欺ニ因  
 テ相手方が意思ヲ表示シタナラバソレハ後カラ取消セル、而シテ之ヲ取消セバ其契  
 約ハ全ク無効ト爲ルノデアル、

今一ツハ強迫デアル、強迫ト云フコトハ是ハ當事者が意思ヲ持ツテ居ルノデス、即チ  
 當事者が或物ヲ買ハウ、或物ヲ賣ラウト云フ意思ヲ言現ハシタニ相違ナイ、ケレドモ  
 其意思ヲ持ツニ至ツタト云フモノハ強迫ヲサレタカラデアル、オ前ガ之ヲ賣ラヌケ  
 レバ往來デ打擲ツテヤル、或ハ暗撃ヲ喰ハスト云フモノデアルカラ、ソレデ恐怖ノ餘  
 リ實ハ賣リタクハナイケレドモ賣ラウ、買ヒタクハナイケレドモ買ハウト云フ譯デ、  
 強迫ニ遭ウテ餘義ナク其意思ヲ持ツタノデアル、此場合ニ於テハ意思トソレカラ表

示シタモノト違ツテ居ルトハ言ヘマセヌケレドモ、其意思ト云フモノハ自由ニ決心  
 シタモノデナイカラ真正ノ意思デアルト云フコトハ嚴格ニ言フト言ヘヌ、詰リ真正  
 ノ意思デナイト云フコトガ言ヘル、ソレ故ニ此場合ニ於テハ固ヨリ意思ニ瑕疵ガア  
 リマシテ、ソレガ今申上ダタヤウナ強迫ト云フ不法ナル行爲ニ因テ此ノ如キ意思ヲ  
 持タシメタト云フノデアルカラ、此場合ニ於テモ後カラ取消スコトガ出來ル、即チ強  
 迫ガ止ンデカラ履行ヲシナイトカ、又ハ裁判所ニ訴ヘテ之ヲ取消スコトガ出來ル、  
 以上ヲ以テ意思ニ瑕疵ノアル場合即チ錯誤、其錯誤ハ單純ノ錯誤若クハ詐欺ニ因ル  
 錯誤又ハ強迫ノコトヲ説キ了ハリマシタ、是ヨリ意思表示ト云フモノガ地ヲ隔テタ  
 ル者ノ間デ爲サレタナラバ如何ナル問題ヲ生ズルカト云フコトヲ説カウト思フ、  
 是ハ非常ニ喧マシイ問題デ各國ノ法律モ違ツテ居リ學說モ岐レテ居ル、新法ノ取リ  
 マシタ所ノ主義ハ所謂到達主義ト云フノデアツテ、地ヲ隔テタル者ノ間ニ於テ甲ヨ  
 リ乙ニ對シテ意思ヲ表示シタル場合ニハ其表示シタル意思ガ先方ニ届カナケレバ  
 ナラヌ、電報若クハ郵便ヲ出シタトスルナラバ、ソレヲ發シタダケデハイケナイ、向フ  
 ニ届カナケレバナラヌ、態々使ヲヤツタノナラバ、其使ガ向フニ到達シタ時ニ其意思  
 表示ガ成立スルト云フ主義デアル、例ヘバ或物ヲ返シテ呉レト云フ催促ヲスル、其時



ニ催促狀ヲ出シタバカリデハ催促ニナラヌ、ソレガ向フニ到達シテ始メテ催促ト云フコトガ法律上言ヘル、是ハ法律行為ノ一般ノ規定トシテハ新民法ニ採用シテ居リマスケレドモ、後ニ説明致シマスガ契約ニ付テハ反對ノ主義ヲ取ツテ居ル、ソレ故ニ此事柄ハ契約以外ニ於テ主モニ適用ガアルト謂ハナケレバナラヌ、契約ニ付テモ全ク適用ガナイトハ言ヘマセスケレドモ、先ヅ殆ト適用ガナイト言ツテ宜イ、

### 第三節 代理

代理ト云フコトハ幼稚ナル法律デハ認めナイコトデアリマス、新民法ニ於テハ最モ廣ク認めテ居ル、代理ト云フノハ甲ノ爲シタル法律行為ガ乙ニ對シテ丁度乙ガ爲シタト同シヤウナ效力ヲ生ズルト云フノデアアル、私ガ或物ヲ買ハウト云フノデア代理人ヲ頼ンデ買ヒニヤル、其代理人ガ賣主ト契約ヲシテサウシテ其品物ヲ買フト云フコトヲ言ヘバ直グニ私ハ知ラナクテモ私ガ買主ニナツテ仕舞フ極端ヲ言フト初メ委任ヲシタトキニハ私ハ無論意思ヲ持ツテ居ル、即チ斯ウ云フ物ガ買ヒタイト云フノデア其事ヲ委任シタノデアアルガ代理人ガ實際其賣買契約ヲ結ンダ時ニハ私ハ意思ガナイ、即チ丁度私ガ其時ニ寢テ居ンタカ精神ガ錯亂シテ居ンタト言ツテモ其契約ハ

成立スル、殊ニ法定代理人ト申シマシテ後見人トカ或ハ法人ノ理事ナドト云フモノニナルト本人ニ意思ハマルデナイコトガアル、極ク幼年ナ者ナドハ法律上意思ガナイ、精神ノ錯亂シテ居ル者モ意思ガナイ、況ヤ法人ハ無論意思ガナイ、ソレニモ拘ハラズ法定代理人ガ契約ヲ結ブ又ハ其他ノ法律行為ヲ爲スト云フト直グ其效力ガ本人ニ及ブ、此代理ト云フモノハ今申上ダタルガ如ク法定代理ト申シマシテ法律ノ規定ニ依テ或種類ノ人ガ或他ノ人即チ其人ハ自然人デアアルコトモアリ、法人デアアルコトモアルガソレヲ代表シテ居ルト認めラレテ居ルコトモアリ、委任ト云フ契約ノ結果デ委任者ガ本人テアツテ受任者ガ代理人ト爲ルコトモアル、法律ノ規定ハドチラニモ當嵌マル、尙ホ代理人ガ權限ヲ超エテ爲シタ行為又ハマルデア代理人デ無イ者ガ代理人ナリト稱シテ爲シタル行為是ハ本來無効デアリマス、ガ併シ法律ハ便利ノ爲メ後カラソレヲ追認シタナラバ有効デアルト云フコトニナツテ居リマス

### 第四節 無効及ヒ取消

#### 第一款 無効

法律行為ノ無効ト云フ場合ハ澤山アル、先刻カラ申上ダタ所ダケデモ餘程無効ノ場



合ガアル彼ノ公ノ秩序ニ反スル法律行為ハ無効デアル、法律行為ノ要素ニ錯誤アルトキハ、無効デアル、斯様ニ法律行為ノ無効ナル場合ニ於キマシテハ法律上ハマルダ法律行為ヲ爲サナカツタト同シコトデアル、賣買ヲシタト云ツテモ法律カラ見ルト何ニモシテ居ラス從テ此ノ如キ法律行為即チ無効ナル法律行為ハ後ニ當事者ノ意思デソレヲ成立セシメヤウト思ツテモ成立セシムルコトガ出來ナイ、固ヨリ公ノ秩序ニ反スル行為デアレバ幾度當事者ガソレヲ有効トシヤウト思ツテモ是ハ固ヨリ出來ス事デアルガ併ナカラ錯誤ノアツタ場合ニハ後ニ錯誤ヲ覺ツテ例ヘバ甲ノ不動産ヲ賣ラウト云フノヲ買主ノ方デハ乙ノ不動産ヲ買ハウト云フ意思デアツタト云フ場合ニ協議ノ上矢張錯誤ガ無カツタモノト見ヤウデヤナイカ即チ甲ノ不動産ヲ買フト云フ意思デアツタト云フコトニシヤウデヤナイカト云ツテモ法律上何等ノ効ハナイ唯新ニ同一ノ目的ヲ有スル法律行為ヲ爲サウト思ヘバ出來ル、今ノ場合ノ如ク賣主ハ甲ノ不動産ヲ賣ラウト云ヒ買主ハ乙ノ不動産ヲ賣ルノデアルト思ツタトキ協議ノ上デ甲不動産ノ賣買ヲシヤウト云フ協議ヲスルコトハ出來ルケレドモ初ノ賣買ヲ有効トスルコトハ出來ヌ、初ノ行為ヲ有効トスルナラハ初ノ行為ノアツタ日カラ其契約ガ成立シタモノト視ナケレハナラス、是ハ無効デアツテ後ニ有效

トスルコトハ出來ヌカラ若シ甲不動産ノ賣買ヲ有効トシヤウト云ヘハ其時カラ契約ガ成立スル、而シテ契約ガイツ成立シタカト云フコトヘ大變重イコトデアル、例ヘハ成立ノ時期ニ依ツテ破産ヲ爲シタル場合ニ無効ト爲ルコトガアル、即チ初ノ行為ハ宜シイガ後ノ行為ハ無効デアルト云フコトガアルノデ、其時期ニ因テ有効ト爲ツタリ無効ト爲ツタリスル、ソレカラ又國際私法問題ナドニナリマスト云フト契約ノ成立ノ時期ト場所トニ因テ大變違フ例ヘハ甲ノ國デ成立スルト云フト其國ノ法律ヲ適用スヘキ場合ニ乙ノ國デ成立スルト乙ノ國ノ法律ヲ適用スベキコトガアル、所デ初ノ行為ヲ甲ノ國デシテ後ニ有效ニシヤウデハナイカト云フコトノ約束ヲ乙ノ國デ致シタナラバ、是ハ乙ノ國ノ法律行為ダケガ有効デアルカラ乙ノ國ノ法律ニ依テ判斷シナケレバナラス、ソレカラ新法實施ノ際ナドハ時期ニ因テ大變違フ初メ無効ナル契約ヲシタ其時ニ遡ツテ、即チソレヲ後ニ認メテ有效ニシヤウト云フト初ノ時カラ有效ニナルト舊法ガ適用セラレ後ニ第二ノ協議ガ調ウタ時ニ成立スルト云フト新法ガ適用セラルルコトニ爲ル、ソレ故ニ無効ナル行為ハ後ニ有効トスルコトハ出來ナイ、唯同一ノ目的ヲ以テ新ニ法律行為ヲ爲スコトガ出來ルト云フノデア



## 第二款 取消

六十八

取消ノ原因ハ今茲ニ一々列舉スルコトハ出來マセヌガ、唯今マデ説明シタ事柄カラ生ジテ來ルコトガ多イ、一ハ無能力者ノ爲シタル行爲、未成年者、禁治産者、準禁治産者、妻ノ爲シタル行爲ガ其能力ノ範圍内デシナイト取消シ得ベキモノデアル、意思ノ無カツタノハ全ク無効デアル、意思ノアツタ以上ハ唯取消シ得ベキモノデアル、ソレカラ法律行爲ノ要素ニ錯誤ノアツタ場合ニハ無効デアリマスガ其他詐欺ニ因テ錯誤ノ生ジタル場合ニハ取消シ得ベキモノデアル、強迫ニ因ル場合はモ取消シ得ベキモノデアル、總テ此等ノ場合ニ於キマシテ其取消ト云フモノハ如何ナル效力ヲ持ツカ又其取消ト云フモノハ何人カラ之ヲ爲スコトガ出來ルカト云フヤウナコトガ取消ニ關スル問題デアル、何人ガ取消ヲ爲スコトヲ得ルカト云ヘバ無能力者ノ行爲ニ付テハ無能力者又ハ其代理人例ヘバ未成年者ナラバ未成年者自身又ハ後見人、又妻ナラバ妻又ハ夫カラ之ヲ取消スコトヲ得ルノデアル、夫ハ代理人デハナイケレドモ、ソレカラ詐欺、強迫ノ場合ナラバ其詐欺ニ遭ウタ者強迫ニ遭ウタ者カラ取消スコトヲ得ル、何レノ場合ニ於テモ相手方カラ取消スコトハ出來ナイ、尙ホ取消ノ效力ハ何時

取消シテモ初カラ無効デアツタモノノ如ク看做サルル故ニ去年契約ヲ結ンデ今年ソレヲ取消スト去年カラマルデ契約ヲ結バナカツタモノト看做サルル故ニ例ヘバ契約ヲ履行シタナラバソレヲ元ニ復サネバナラスト云フコトニ爲ル唯無能力者ハ既ニ消費シテ仕舞ツタモノハ返サヌデモ宜イ例ヘバ未成年者カ金ヲ借りマシテサウシテ其金ヲ浪費シテ仕舞ツタト云フ場合ニハ其受取ツタ金ハ返サヌテモ宜イ、而シテ契約ハ無効トナリマスカラ期限ニナツテモ債權者ハ無論其返還ヲ請求スルコトハ出來ナイ、利息ヲ拂フ約束ヲシテモソレヲ拂ハヌデモ宜イ一部分無クシテ一部分殘ツテ居レバ其殘ツテ居ル分ハ返サナケレバナラスト期限ガ來ナクテモ契約ヲ取消ス以上ハソレハ返サナケレバナラスト、此取消シ得ベキ行爲ハ追認ヲ爲スコトガ出來ル、未成年者ガ後見人ノ同意ヲ得ズシテ爲シタル行爲ハ取消セル、併ナガラ其者ガ成年ニ達シテカラ追認スルト言ヘバ其後ニナツテ取消スコトハ出來ナイ、又後見人が未成年者ノ行爲デアルケレドモ是ハ取消サナイト云フコトヲ言ヒマシタナラバソレハ後見人自身ガ爲シタル行爲ト同シユトデアリマスカラ矢張取消スコトガ出來ナクナル、尙ホ取消權ト云フモノハ場合ニ依テ五年又ハ二十年ノ時効ニ依テ消滅スル、即チ追認ヲ爲スコトノ出來ルヤウニナツタ時カラ一未成年者ガ成年ニ達シタ



時カラ禁治産者ガ禁治産ノ宣告ノ取消ヲ受ケテ而シテ自己ガ或法律行為ヲ爲シタ  
ト云フコトヲ覺ツタナラバ其時カラ五年經ツト云フト其取消權ト云フモノハ消滅  
スル尙ホ法律行為ヲ爲シテカラ二十年經テバ取消ハ出來ナイコトニナル、無効ノ場  
合ニハ一切サウ云フ規定ハナク何時デモ無効デアルト云フコトガ言ヘル、

第五節 條件及ヒ期限

第一款 條件

條件ト申スノハ果シテ到來スルヤ否ヤ不確定ナル事實デアアル、其事實ガ法律行為ノ  
效力ヲ生ズルコト又ハ法律行為ノ效力ヲ失フコトニ關係シテ居ルノデアアル此條件  
ノ中ニ停止條件ト解除條件トアリマシテ停止條件ト云フノハ其事實ノ到來スルマ  
デ法律行為ガ效力ヲ生ジナイノデアリ、解除條件ト云フノハ其事實ガ到來スレバ法  
律行為ガ效力ヲ失フガソレマデハ效力ヲ生ジテ居ルト云フノデアアル例ヘバ明日雨  
ガ降ツタラバト云フ明日キツト雨ガ降ルカドウカハ分ラヌ、ソレ故ニ明日雨ガ降ツ  
タラバ傘ヲ上ゲマセウト云ヘバ明日雨ガ降レバ傘ヲヤラナケレバナラヌ、是ガ停止  
條件若シ今傘ヲヤルケレドモ明日雨ガ降ラナケレバ其傘ヲ返セト云ヘバ解除條件

斯ウ云フノガ停止條件又ハ解除條件ト云フノデアリマス、此條件タル事項ハ將來ノ  
モノデナケレバナラヌカ現在又ハ過去ノモノテモ宜イカト云フコトニ付テハ議論  
ガアリマスガ新民法デハ現在デモ過去デモ條件ニ爲ルト云フ主義ヲ取ツタ、ソレ故  
ニ選舉ノ時ニ投票ガ濟ンデ居ル選舉ノ結果ハ分ラヌケレドモ極ツテ居ル、此場合ニ  
何ノ某ガ當選シテ居ツタナラバドウシヤウト云フ、既ニ當選シテ居ルカ居ラヌカハ  
ソレハ分ツテ居ルベキ事實デアアルガ、唯計算ヲシテ見ナイカラ當事者ハ知ラナイダ  
クノ話、投票ハ濟ンデ居ルカラ數ハ極ツテ居ル、地ヲ隔ツテ居ル場合ニ於テハ選舉區  
デハ結果ハ分ツテ居ツテモ例ヘバ田舎ノ選舉區ノコトハ實際選舉區デハ分ツテ居  
ル場合デモ、マダ東京デハ知ラヌコトガアル、サウ云フ場合ニハソレガ條件ト爲ル、ソ  
レカラ何ノ某ガ死ンダナラバト云フ、其人ガ既ニ死ンデ居ル、サウ云フ場合ニ於テモ  
矢張同ジデアアル、尤モ此死ンダナラバト云フコトガ將來イツ死ンダノデモヨイト云  
フ意味デアアルナラバ是ハ寧ロ條件デナイ期限ノ方ニ爲ル、サウデナク今マデニ死ン  
デ居ツタナラバト云フト是ハ條件ニ爲ル、此條件附ノ法律行為ト云フモノハ如何ナ  
ル效力ヲ持ツモノデアアルカト云フコトハ矢張各國ノ法律ガ區々ニ爲ツテ居リ學說  
モ大變岐レテ居リマスガ新民法ノ取ル所デハ條件ノ成就スルマデハ停止條件附法



律行為ニ在テハ法律行為ガ效力ヲ生ゼズ解除條件附法律行為ニ在テハ法律行為ガ完全ニ成立シテ居ツテ條件ガ成就スルト其效力ヲ失フモノト云フコトニ爲ツテ居ル、即チ一例ヲ舉ゲテ申セバ甲カラ乙ニ對シテ或不動産ノ所有權ヲ與フルト云フ約束デ、ソレニ條件ガ附イテ居ル、若シモ一年內ニ自分ガ死ンダナラバト云フコトガアル、若シ其一年內ニ死ニマズレバ死ンダ時カラ其不動産ノ所有權ト云フモノハ乙ニ移リ決シテ既往即チ契約ノ當時ニ遡ツテ所有權ガ移シタモノトハ看ナイ、ソレカラ解除條件ニ付テ申シマセウナラバ甲カ乙ニ向テ或不動産ヲ貴殿ニ與フル、併ナガラ貴殿ガ今年內ニ死ンダナラバ此契約ハ解除スルト云フ若シ死ナケレバ其儘デアアルガ若シ今年ノ內ニ乙ガ死ンダナラバ死ンダ時カラ乙ハ所有者ヲ失フ、其相續人モ所有者トハ爲ラナイ、唯今日ニ遡ツテ今日カラ乙ハ所有權デアラザリシ者ノ如ク視ルノデハナイ、併シ是ハ法律ノ一般ノ規定デ當事者ガ反對ノ事ヲ定メテ置キマズレバソレニ從フノデアリマス、唯併ナガラ不動産ニ付キマシテハ登記法ニ假登記ト云フモノガ認めテアツテソレヲシテ置クト、所有權ガ移ルノデハナイ、若シ條件ガ成就シタ場合ニハ其假登記以後ニ所有權ヲ得タ人、抵當權ヲ得タ人ヨリハ假登記ヲ爲シタ者ノ權利ガ先キニ行ハレル、故ニ實際法律ノ保護ノ上ニ於テハ缺クル所ハナイノ

デアリマス、

### 第一款 期限

此期限ト云フノハ必ズ到來スベキ事實デ、併ナガラ其事實ガ將來ニ在ル、ソレニ法律行為ノ效力若クハ其效力ノ消滅ガ罹ツテ居ル、初ノ場合即チ法律行為ノ效力ガ期限ノ到來シタ時ニ生ズルト云フノハ之ヲ始期ト云フ、期限ガ到來シタナラバ法律行為ノ效力ヲ失フト云フ方ヲ終期ト云フ、此期限ト云フモノハ例ヘバ來ル何年何月何日或ハ今カラ何年ノ後、何月ノ後或ハ何某ガ死亡シタ時、ソレカラ始メテ雨ノ降ツタ時、斯ウ云フノハ皆期限デス、何年何月何日、或ハ何年ノ後何月ノ後何日ノ後ト云フノハ之ヲ定期限ト云フ、或人ガ死亡シタ時、始メテ雨ノ降ツタ時ナドト云フノハ之ヲ不確定期限ト云フ、到來スルコトダケハ、確定シテ居ルカラ條件デハナイ、期限デアルケレドモ、イツト云フコトガ分ラヌカラ不確定期限ト云フ、

此期限ノ效力ハ理論カラ云フト條件ノ效力ト同シトデナケレバナラス、現ニ獨逸民法ナドハ同シニシテアル、詰リ條件ノ方ハ到來スルカ、シナイカ分ラヌ、期限ノ方ハ必ズ到來スルト云フ違ヒガアル、一旦到來シタ上ハ同シトデナケレバナラス、所ガ



從來大抵何處ノ法律デモ又ハ學者ノ議論デモ條件ト期限ト云フモノハ自ラ其效力ノ違フモノト爲ツテ居ル、新民法ニ於テモ其規定ガ少シ違フ、即チ條件ノ場合ニ於テハ條件ガ成就シテ始メテ法律行爲ガ效力ヲ生ズルガ、始期ノ附イテ居ル場合ニハ此期限ノ到來前カラ法律行爲ガ效力ヲ生ジテ居ルガ唯其實際ノ履行ガ後レルノデア  
ル、即チ期限ガ來タ時ニ始メテ之ヲ履行スルノデアルト斯ウ云フコトヲ云フ、新民法モ略、サウ云フ主義ヲ取ツタヤウニ法文ニ依ツテ解サナケレバナラス、消滅ノ場合ニ付テハドウシテモ同シコトニナル、即チ條件ノ成就シタ時ニ法律行爲ガ效力ヲ失フト同ジク期限ノ到來シタ時ニ法律行爲ノ效力ヲ失フコトニ爲ル是ハ同ジコトニ爲ルケレドモ始期ニ付テハ大分違フ是ハ多少理由ノアルコトヲ理論上ハ此ノ如キ區別ノナイ筈デアルケレドモ併ナガラ實際當事者ノ意思ガソレ程違ヒ得ル例ヘバ所有權ヲ與フルト云フ意思ヲ持ツ併ナガラ品物ハ直グニ渡サスト云フ、是ハ多クノ場合ニ於テハ當事者ガ所有權ハ直グ相手方ニ移ルコトヲ望ムケレドモ其品物ハ特別ノ理由ガアツテ今直グ渡スコトヲ欲セス、或ハ今直グ受取ルコトヲ欲セス、ソレデ一年ノ後ニ引渡ヲシヤウト云フヤウナ意思デアルコトガ多イ、之ニ反シテ條件ガ成就シナケレバマルデヤラスデ宜イト云フノデアルカラ是ガ成就シテ見ナケレバ所有

權ヲ與フルト云フ意思ガアルトマデハ言ヘナイ、ソレカラシテ自然期限ト條件トハ效力ガ違フ、期限ハドウセ到來スルノデアルカラ所有權ヲヤルト云フナラバ今ヤツテ宜イ、併ナガラ其物ハ當分要ルカラ當分之ヲ留メ置キタイト云フノデアル、實際サウ云フ意思ノコトガ多イト云フダケノ話ヲ矢張反對ノ意思ハ有リ得ル、現在衆議院議員ノ或人ガ一定ノ地租ヲ納メテ居ル、其不動産ヲ賣ラウト思フガ今直グ賣ルト資格ヲ失フカラソレデ丁度次ノ選舉ガアルマデ何年ノ後ニ所有權ヲ移轉スルト斯ウ云フコトハアリ得ル、此契約ハ無効デアルト云フ說モアリマスケレドモ私ハ有效ナルコトヲ信ジテ疑ハヌ又新民法ハソレヲ認メテ居ルト信ズル、此場合ニ於テハ所有權ノ移轉スル時期モ矢張後レル故ニ條件ニ付テ條件ガ成就シタ時カラ所有權ガ移轉スルト云フノト期限ガ到來シタ時カラ所有權ガ生ズルト云フノト同ジデアル、唯一方ハ不確定デ一方ハ確定シテ居ルダケノ違ヒデアル、此事ハ所有權ノ如キ物權ニ付テハ誠ニ明瞭デアル、所ガ債權ニ付テハ實際今直グ債權ハ生ジナイ、其債權ト云フモノハ來ル何年カラ生ズルノデアルト云フヤウナ意思ヲ當事者ガ持ツト云フコトハ殆ド無イ、ソレハドウ云フ譯カト申シマス、債權ト云フモノハ要スルニ債權者カラ債務者ニ一定ノ事ヲ要求スル權利デアル、ソレ故ニ今ノ不動産ノ所有權ヲ移轉ス



ルト云フコトニ付テ其所有權ハ何年ノ後ニ移轉スルト云フコトヲ約シテ居ル場合  
 デモ即チ其何年ノ後ニナレバ必ズ所有權ヲ移轉シナケレバナラヌト云フ義務即チ  
 裏カラ言ヘバ債權ト云フモノガ生ジテ居ル所ガ法律行爲ノ目的ガ所有權ノ移轉ト  
 云フコトデナクシテ或仕事ヲ爲シ或金額ヲ支拂フト云フヤウナコトデアル金錢ヲ  
 支拂フト云フコトハ畢竟ハ所有權ノ移轉デアリマスガ一定ノ物ノ所有權ヲ渡スト  
 云フノデハナイ此場合ニ於テハ理論カラ言ヘバ其債權ヲ三年ノ後ナラ三年ノ後カ  
 ラ生ゼシメテソレマデハ唯三年ノ後ニ爲ツタラバ其債權ヲ生ゼシムルト云フコト  
 ノ義務ヲ債務者ガ負ウテ居ルト云フコトニ出來ナイコトハナイケレドモサウ云フ  
 迂遠ナ第一段ニ何年ノ後ニ一定ノ債權ヲ生ゼシムル義務ヲ債務者ガ負ウテソレカ  
 ラ何年ノ後ニ一定ノ金額ヲ支拂フ義務ヲ負フト云フヤウナサウ云フ迂遠ナコトハ  
 望マナイ即チ債權ニ付テハ期限附債權ト云ヘバ債權ガ直グ生ズル唯履行ガ後レル  
 ノデアアル金千圓ヲ拂ハシムル債權逆マニ云フト金千圓ヲ拂フ債務ソレハ今カラ生  
 ジテ居ルガ其履行ガ例ヘバ三年ノ後ト云フコトデアアル丁度先刻ノ不動産ニ付テ言  
 ツテ見ルト所有權ハ直グニ移轉シテ居ルガ物ノ引渡ハ何年ノ後ニスルト云フコト  
 同ジコトデアアル斯ウ云フコトガ實際當事者ノ意思デアアルソレ故ニ法律ニ於テモ又

學說ニ於テモ期限ノ效力ト條件ノ效力ハ違フト云フコトヲ言フガソレハ理論上カ  
 ラ言フト實ハ極ク正シイコトデハナイト考ヘマス、

#### 第四章 時効

時効ト云フノハ時ノ經過ニ因テ權利ヲ取得シ又ハ喪失スルノデアアル此性質ニ付テ  
 モ大變ニ議論ガアツテ各國ノ法律多少違ウテ居リマスガ新民法ノ取ツテ居ル所ノ  
 主義デハ詰リ法律ノ力デ以テ或權利ヲ一定ノ時ノ間行使シテ居レバ實際其權利者  
 デ無カツタ者ト雖モ法律ハソレヲ權利者トスル又ハ或一定ノ時ノ間或權利ヲ行ハ  
 ナイデ居ルト云フト其權利ハ消滅シタモノト定メル斯ウ云フノガ則チ時効ノ性質  
 デアルナゼニ斯様ナルモノヲ法律ガ認メルカ道德ナドノ考カラ致シマスト時効ト  
 云フモノハ甚ダ不道德ノモノデアアル唯長ク他人ノ權利ヲ横領シテ居ツタカラト云  
 ツテ法律上正當ノ權利者ト爲リ長ク義務ヲ履行シナイデ居ツテイツシカ法律上履  
 行シナイデモ宜イユトニナルト云フノハ不道德デハナイカト云フガ今日ハ歐米各  
 國ニ於テモ皆實際ノ必要カラ之ヲ認メテ居ル日本デモ維新ノ初ニ出訴期限ト云フ  
 モノヲ認メマシタノハ全ク實際ノ必要カラ起ツタノデアアル其譯ハ權利ガ長クナリ



マスト能ク分ラナクナル例へバ甲ト云フ者ガ乙ノ所有ノ土地ヲ横領シテ數十年居ル世間デモ皆乙ガ所有者デアルト云フコトヲ知ラズシテ甲ガ所有者デアルト思フテ居ル從テ皆契約ヲ結ブノニ甲ヲ土地ノ所有者トシテ契約ヲ結ンデ居ルソレカラ數十年ノ後ニナツテ乙ガ出テ來テ是ハ私ノ所有デアルト云ツテモ確ナ證據ハ舉ラヌ從テ甲ガ正當ニ自己ノ所有ノ土地ヲ占領シテ居ツテ相當ニ耕作ヲスルナリ其他其土地ニ付テ第三者ト契約ヲ結ブナリシテ居ルノニ乙ト云フ者ガ惡者デアツテ或ハ否認文ヲ利用シ或ハ實際證文ノ無イノヲ作為シテ諂リ偽證ヲ作ツテ其土地ハ乙ノ土地デアルト云フコトヲ主張スルノカモ知レナイ現ニ是マデ裁判所ニ澤山サツ云フコトハ出テ來タノデアル他人ノ土地ヲ自分ノ土地デアルト言ツテ賣ツタリスル又ハ古イ證書ニ摸擬シテ裁判ヲ請ウテ出ル不幸ニシテ眞ノ所有者ノ方ニ反對ノ證據ガナイトミス〜詐欺ニ罹ツテ居ツテモ其證據ガナクレバ負ケルサウ云フコトハ毎度アル一ツハ長ク或人ガ或物ヲ占有シテ居ルサウスレバ假ニソレガ他人ノ所有デアルトシテモ何十年モ眞ノ所有者ガ出テ來ナイナラバ其者ハ眞ニ所有者デアルトシテモ怠慢アル者デアル故ニ何十年モ後ニナツテカラ取返サウト云ツテモ法律ガ許サヌ其上ニ長クナリマスト云フト例へバ甲ト云フ者ガ他人ノ土地ヲ横

領シテ居ツテ其者ハ死スサウスルト相續人ハ全ク自分ノ親ノ所有ノ土地デアツタト思フテソレヲ持ツテ居ル數十年經ツテカラ眞ノ所有者ガ出テ來テソレヲ取返スト云フコトガアルト其相續人又ハ家族ハ路頭ニ迷フコトガアル而シテ眞ノ權利者ハ何十年モ其權利ヲ行ハナカツタ怠慢アル者デアルソレカラ又消滅時効ニ付テ申シマセウナラバ例へバ金ヲ借リタ借リタ金ハ返セバ義務ガ濟ム然ルニ初ニ這入ツテ居ツタ證文ガ見エナイナドト云フト惡意ノ間柄デハ見當ツタヲ引裂イテ下サイト云フヤウナコトガ毎度アル然ルニ後日ニナツテ其證文ガ出テ來ルソレヲ以テ裁判所ニ訴ヘテ出ルサウスルト訴ヘラレタ方デハソレハ現ニ拂ツテ居ツテモ其證據ガナイ或ハ惡意ノ間デアレバ受取ヲ取ラナイ又受取ナゾサウ長ク保存スルモノデナイカラ無クナツテ居ル一方ハ受取ガ無クナル一方ハ古證文ガ出テ一遍拂ツタモノヲ又訴ヘテ來ルソレモ新シイ事ナラバ證明モ出來ヤウガ何十年モ後ニナツテバ其證明ハムツカシイソレ故ニ一定ノ時期ヲ經過シタモノハ最早取上ダヌト云フノデ彼ノ出訴期限ハ唯期限ノ定メテアル債權ダケニ付テ設ケテアル無論ソレハ不完全デアリマスカラ今度ハ廣ク時効ト云フモノヲ認メタノデアル

第一節 取得時効



取得時効ト云フモノハ占有ト云フコトガ基礎ト爲ツテ居ル、占有ト申シマスルノハ  
 請リ權利ノ行使ト云フコトデアル、例ヘバ土地ヲ所有者ノ如クニ取扱ウテ居ツタ、サ  
 ウスレバ是ハ所有權ノ占有デアル、或ハ債權者ノ如ク債務者ノ處ニ行ツテ年々利息  
 ヲ取立ツテ居ツタ、ソレガ占有デス、後ノハ準占有ト云フガ其性質ハ同ジモノデアル、  
 其占有ト云フモノガ一定ノ時期ノ間續キマスルト、ソレニ因テ時効ガ完成スル、其年  
 數ハ原則トシテハ二十年、併ナガラ若シ不動産ニ付キ占有ノ初ニ占有者ガ善意デア  
 ツタ即チ正當ニ權利ヲ得ルト信ジテ占有ヲ始メル、例ヘバ賣買契約ヲシテ賣主ガ真  
 ノ所有者デアルト思ツテ契約ヲシタ、ソレカ真ノ所有者デ無カッタトシテモ十年經  
 テバ取得時効ニ因テ權利ヲ得ル、尙ホ善意デアツテモ過失ガアツテハナラヌ、例ヘバ  
 不動産ナドデアルト今日ハ登記簿ガアル、ソレヲ見ナイデ買ツテ其後調ベテ見ルト  
 賣主ハ真ノ所有者デ無カッタ登記簿ヲ見レバ分ルガソレヲ見ナカッタト云ヘバ是  
 ハ善意デアアルガ過失ガアル、併シ善意デ過失ガ無イ、例ヘバ登記簿ノ寫シヲ貰ツタケ  
 レドモ登記官吏ガ誤ツテ其權利ヲ書カナカッタ、ソレヲ完全ナル所有權ヲ得タモノ  
 ト思ツテ買ツタ、例ヘバ甲ガ乙ニ賣ツテ乙カラ丙ニ賣ルナラバ宜イガソレヲ甲ガ乙  
 ニ賣ツテ置イテ又丙ニ賣ル、併ナガラ乙ニ賣ツタコトハ登記ヲシテ居ルケレドモソ

レヲ登記官吏ガ書クコトヲ落シテ甲ノ登記タケヲ寫シテ寄越シタト云フ場合ナラ  
 バ是ハ善意ニシテ過失ガナイ、サウ云フ場合デアルナラバ十年間占有ヲシテ居レバ  
 取得時効ヲ得ル、諸君ハ或ハ怪マルデアラウ、不動産ニ付テハ善意ニシテ且ツ過失  
 ナキ場合ニハ十年ト云フガ動産ニ付テハドウデアルカト、是ハ後ニ占有ノ所デ御話  
 ヲ致シマスガ動産ニハ時効ハイラナイ、善意ニシテ且ツ過失ナキ動産ノ占有ヲ得タ  
 ナラバ直グ所有者ニ爲ル、例ヘバ道具屋ノ店ニ行ツテ買フ其買フ物ハ無論道具屋ノ  
 所有物ト思ツテ買フ、サウシテ持ツテ歸ツタナラバ、後日其物ハ道具屋ノ所有物デナ  
 カッタ從テ道具屋カラ買ツテモ所有權ハ當然ニ移轉スベキモノデナイト云フ場合  
 デアツテモ、是ハ占有ノ效力トシテ直チニ所有權ヲ得ルト云フコトニナツテ居ル、故  
 ニ是ハ十年モイラナイ、不動産ハ十年ト云フ期間ガイル、ソレダケ動産ヨリ重クナツ  
 テ居リマス、

## 第二節 消滅時効

此消滅時効ト申シマスノハ即チ時ノ經過ニ因テ權利ガ消滅スルト云フノデアアル、時  
 ノ經過ト云フノハ權利者ガ其權利ヲ行使セスシテ其時ヲ過シタ時ト云フコトデア



ル、是ハ矢張原則ハ二十年、併ナガラ債權ハ十年、外ノ財産權ハ二十年ト云フコトニ爲  
ツテ居ル、債權ヲ短ク致シマシタノハ衆議院ノ修正デアリマスガ、其理由ハ債權關係  
ハ頻繁ナモノデ主モニ貸借等カラ生ズル、是ニ因テ生ズル關係ガ長ク不確定ノ有様  
ニ居ルコトハ取引ノ邪魔ニ爲ル、十年間モ債權ヲ行ハナイデ居ル者ガアルナラバ假  
ニ其者ガ眞ノ債權者デアアル、即チ其債權ガ生ジタ而シテ消滅モシナイ、辨濟ヲ受ケナ  
イモノデアツテモ消滅サシテ宜シイ、サウ云フ怠慢アル債權者ハ保護スルニ及ハヌ  
ト云フノデ十年ト爲ツタノデアリマス、是ハ一般ノ規定デアツテ債權ノ種類ニ依テ  
ハモツト短イ時効ニ因テ消滅スル、例ヘバ利息、借貸ト云フヤウナ年々拂フモノトカ  
或ハ年數回ニ分ツテ定期ニ拂フモノ、サウ云フモノヲ目的トシテ居ル所ノ債權ハ五  
年間行ハナケレバ消滅スル、故ニ貸金ニ付テ云ヘバ元金ハ期限ガ來テカラ十年間打  
棄テテ置ケバ消滅スル、利息ハ利息支拂ノ時期カラ五年間取ラナイト其利息ハ取レ  
ナイ、將來ノ利息、元金ハ取レテモ過去ツタ五年前ノ利息ハ取レナイト云フコトニ爲  
ル、其次ハ三年ノ時効其主タルモノヲ申上ダマス、ト醫師產婆及ビ藥劑師ノ治術、勤勞  
及ビ調劑ニ關スル債權、ソレカラ技師、棟梁及ビ請負人ノ工事ニ關スル債權、其次ハ二  
年其主タルモノハ生産者、卸賣商人及ビ小賣商人カ賣却シタル產物及ビ商品ノ代價

賣懸ケ代金ガ多ク此中ニ這入ル、ソレカラ居職人及ビ製造人ノ仕事ニ關スル債權、ソ  
レカラ生徒及ビ習業者ノ教育、衣食及ビ止宿ノ代料ニ關スル、校主、塾主、教師及ビ師匠  
ノ債權、ソレカラ其次ハ一年ノ時効是ハ月又ハ之ヨリ短キ時期ヲ以テ定メタル雇人  
ノ給料、ソレカラ勞力者及ビ藝人ノ賃金並ニ其供給シタル物ノ代價、運送賃、旅店、料理  
店、貸席及ビ娯遊場ノ宿泊料、飲食料、席料、木戸錢、消費物代價並ニ立替金、動産ノ損料、  
アリマス、斯ウ云フヤウニ年限ニ區別ノアリマスノハ慣習上早ク拂ツテ仕舞フ性質  
ノモノハ早ク時効ニ罹ルト云フモノハサウ云フモノハ長ク拂ツテナイコトハ實際  
少イ、ソレカラシテ時効完成後ニ請求スルモノハ受取ノナイノヲ奇貨トシテ二度拂  
ヲ請求スルモノト看ル、然ラザルモサウ云フ債權ノ長ク存シテ居ルコトハ法律ガ望  
マス、ソレデ短クナツテ居ル、尙民法ニ規定致シマセス所ノ時効ト云フモノハ許多ア  
リ又民法中ニモ他ノ部分ニ規定シテ居ル所ノ特別ノ時効ガ許多アル、先刻ノ法律行  
爲ノ取消ニ關スル特別ノ時効モアリマスガ、ソレハ一々申上グルコトハ出來マセヌ  
カラ申上ケマセヌ、  
以上ヲ以テ第一編總則ノ御話ヲ了ハリマシタ、



## 第二編 親族

此親族編ハ單ニ親族ト表題ヲ附シテ置キマスルケレドモ親族並ニ家族ノコトヲ併セテ規定シテアルノデアリマス、何レノ國ニ於キマシテモ家族制ト云フモノト親族制ト云フモノハ兩ツナガラ存シテ居リマシテ初ハ大抵家族制ヲ重シテ親族制ヲ輕シテ居ツタモノデアリマス、然ルニ段々世ノ進ムニ伴ヒマシテ國家ノ權力が強クナレバナル程自然ト戶主權ト云フモノガ狭クナツテ竟ニ家族制ト云フモノハ例ヘバ今日ノ歐羅巴ナドニハ、迹ヲ絶ツテ仕舞ツタノデアアル、併ナガラ歐羅巴ト雖モ初ハ矢張此家族制ガ盛デアツタ、例ヘバ羅馬ナドデハ家族制ガ基本デアツテ親族制ト云フモノハ初ハ殆ト認メヌ位ナモノデアリマシタガ段々後ニハ親族制ニ重キヲ置クヤウニナリマシタケレドモ羅馬ノ滅ビルマデハ家族制ト云フモノガ兎ニ角民法ノ基本デアツタト云ツテモ宜イ、我邦ニ於キマシテハ從來家族制ガ盛デアツテ親族制ハ並ビ行ハレテハ居リマスケレドモ孰レカト云ヘバ寧ろ家族制ノ方ニ重キヲ置イテ居ツタノガ尠クモ維新前ノ有様デアツタ、殊ニ武家社會ニアリマシテハ家族制ノ習俗ガ一層確ニ立ツテ居ツタノデアリマス、然ル所維新後ニ相成リマシテ封建ノ制ハ

廢セラレ歐米ノ文物ハ段々ト日本ニ入り來リマシテ何事モ次第次第ニ識ラズ知ラザル中ニ歐羅巴ノ風ニ化シテ行クト云フノガ兎ニ角事實デアアル、一方ニ於テハ封建ノ制度ニ於キマシテハ必ズ此家族制ト云フモノガ基本トナリマセスト云フト色々不都合ガアツタノデアリマスケレドモ其封建ノ制ガ廢セラレタルガ爲メ家族制ノ必要ト云フモノガ殆ト無クナツタノデアアル、他ノ一方ニ於テハ自然ノ人情及ビ世ノ風潮ノ變化ニ連レマシテ親族制ト云フモノニ人ガ重キヲ置クヤウニナツタノデアリマスカラ隨分理論ニ偏シタル議論カラ致シマスルト最早今日ハ法律ニ於テ家族制ヲ認ムル必要ハナイ、親族制サヘ認メテ置クハ宜イト云フヤウナ論モ出マスルノデゴザイマスガ、兎ニ角今日猶ホ家ト云フモノガ存シテ居ツテ日本ノ慣習ハ矢張是ニ重キヲ置イテ居ルノデアリマスカラ新民法ニ於キマシテハ家ト云フモノヲ尠クモ親族關係ト同シ位ニ重イモノト視タノデアリマス、舊法典デモ家ト云フモノヲ度外ニ置イタト云フ譯デハ決シテアリマセヌガ、其初ハ草案ニ家ト云フモノヲ殆ド認メナイデ歐羅巴ノ親族制ヲ摸範トシテ草案ヲ起シテアツタモノデスカラ後カラソレニ家ニ關スル規定ヲ挿入ハ致シマシタガ諳リ全部ヲ其主義デ改メタノデハナクシテ所々ニ家ニ關スル規定ヲ入レタノデアリマスカラドウモ首尾貫徹致サヌ、ソレ



ガ爲メ明治二十五年ニ非常ニ此民法ニ對スル反對ガ多クテ竟ニ二十六年ヨリ施行セラルベキ筈デアツタ所ノ法典ガ昨年マデ延期セラルルニ至ツタノデアツテ、此家族制ヲ十分ニ認メナイト云フノガ最モ重モナル理由デアツテ法典ハ延期セラレタト云ツテモ宜カラウト考ヘマス、新民法ハ唯今申上ダタ通ニ家ト云フモノト親族關係ト云フモノヲ始終兩様ニ觀察致シマシテ其間ニ出來得ルダケ調和ヲ計ルト云フ主義ヲ取ツタノデアリマス、併ナガラ家族制ノ主義ト親族制ノ主義トハ往々ニシテ相容レザルコトガアルノデ丁度羅馬法デモ親族制ニ段々重キヲ置クヤウニナツテ參リマシテハドウシテモ家族制ノ主義ト合ハヌコトガ出來テ其調和ヲ計ルト云フコトハ餘程困難デアツテ詰リ或場合ニ於テハ家族制ニ重キヲ置イテ親族ノ自然ノ人情トカ便宜トカ云フコトヲ第二ニ置キ或他ノ場合ニ於テハ反對ニ家族制ノ主義ニハ多少合ハナイコトガアツテモ餘リ人情ニ戻ルコトハ避ケルト云フヤウナ鹽梅デドウカ斯ウカ調和ガ出來テ居ツタノデアリマスルガ、我新民法モ矢張ノウ云フ鹽梅デアルト云ツテ宜カラウト考ヘマス、是ヨリ各種ノ規定ニ付テ段々御話ヲ致シマスルト其立法ノ精神ハ歷然トシテ現ハレテ居ルト考ヘマス、

先ヅ本編ヲ八章ニ分ケマシテ第一章親族ノ範圍第二章家第三章婚姻第四章親子第

五章親權第六章後見第七章親族會第八章扶養ノ義務ト致シマス、

## 第一章 親族ノ範圍

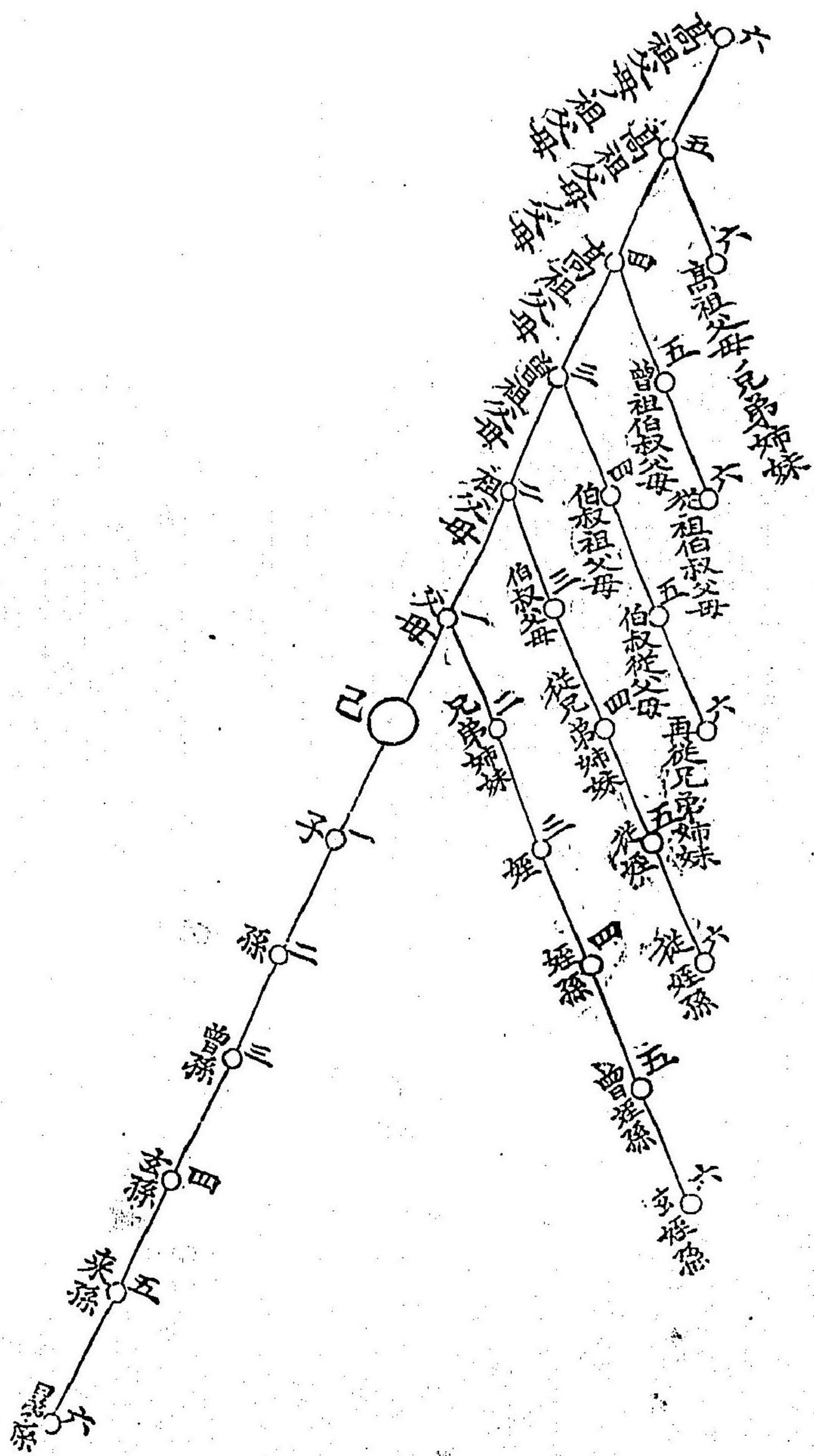
親族ノ範圍ニ付キマシテハ色々沿革モアリ各國ノ法律モ極メテ區々ニ亘ツテ居ルノデ、日本ニ於テハ從來五等親ナドト云フモノガアリマシテ其五等親ノ範圍ト云フモノハ學理上ニ於テハ甚ダ説明ガ爲惡イノデアリマスガ詰リ習慣上極ツテ居ルノデ大寶令ニ五等親ノ定ガアツテ新律綱領ニモ略々ソレト同シイ少シ違ツタ所ノ五等親ノ圖ト云フモノガ出テ居リマス、尙ホ傍ラ服忌令ト云フモノガアツテ服忌ニ關シテ親族間ノ關係ヲ定メタモノガアツタノデス、維新前ニハ大寶令ト云フモノハ勿論夙ニ其實際ノ效力ヲ失ツテ居ツタノデアリマスカラ多クハ服忌令ノ範圍ヲ以テ親族ノ範圍ト看テ居ツタヤウデアリマス、其服忌令ノ範圍ト云フモノモ矢張五等親ト同シク敢テ一定ノ主義トカ理窟トカアル譯デハナクシテ慣習上其時ノ立法者ノ感覺上デ極メテアルモトト謂ハナケレバナラス、此親等ノ定メ方ト云フモノハ成程昔ハソレデ宜カツタカハ知リマセヌガ段々人間ガ理窟ボクナツテ參リマスルト、ドウモサウ云フ勝手次第ニ極メタ範圍ト云フモノハ人ガ認メナクナツテ來ル、現ニ今



日デ昔ノ事ヲ知ツテ居ラルル人々ハ差置イテ維新後ニ生レタ人ニ向ツテ親族ノ範圍ト云フモノハドウ云フモノダト聽イテ見テモ殆ト正確ノ答ノ出來ル人ハナカラウト思フ詰リ今日ノ日本ノ輿論ト云フモノハ必ズシモ五等親ノ範圍ヲ以テ親族ト認ムルト云フコトニナツテ居ル譯デモナシ餘リ遠イ親類ハ親類ト視ナイ近イ親類ダケヲ實際親族ト稱シテ居ルト云フダケノコトデ其範圍ハハツキリト慣習上定ツタト云フコトハナイヤウデアリマス、ソコデ何カ問題ガ起レバ五等親ノ圖ニ依ルカ服忌令ニ依ルカト云フコトハ甚タ不明ノ有様ニナツテ居ツタト云ツテ宜カラウト思ヒマス、歐羅巴ニ於テモ親族ノ範圍ニ付テハ色々沿革モアリ各國又規定ヲ同シウシテ居リマセスガ併シ今日最モ廣ク行ハレテ居ルノハ先ヅ以テ親族ノ範圍ヲ定ムル標準ヲ羅馬法ノ主義ニ取ツテ居ルノデアアル、羅馬法ノ主義ト申スノハ續合ヒノ遠イト近イデ以テ其範圍ヲ定メルノデアツテ、是ハドウモ圖デナイト分リ兼ネマスカラ圖ニ依テ御話ヲ致シマス、

即チ己ヲ本トシテ是カラ一番近い者ハ親ト子デアリマス、ソレデ之ヲ一等親ト云フ、ソレカラ兄弟姉妹ハ親ノ血筋ヲ經テ續イテ居ル自分モ親ノ血ヲ承ケテ居ル詰リ父母ノ系統ヲ經テ己ノ系統ニ達シテ居ルノデスカラ之ヲ二等親ト云フ、ソレカラ祖父

母、是モ同シ譯デ祖父母ト己ノ間ニハ親ガ道入ツテ居ル、父母ヲ經テ血統ガ續クノデ



スカラ矢張是モ二等親、ソレカラ甥姪、是ハ父母ト兄弟ヲ經テ始メテ血統ガ續クノデ



スカラ是ハ三等親ノレカラ伯父伯母ノ類是ハ矢張三等親デアアルナゼカト云ヘバ己カラ父母、父母カラ祖父母、祖父母カラ伯父、伯母ノ所ニ續ク丁度間ニ二段人ガ挾ツテ居ル、斯ウ云フ割合デ從兄弟、姉妹ハ四等親、其子ハ五等親、斯ウ云フヤウニ詰リ血統ノ一段々々ヲ以テ一等ト見テソレデ親等ノ遠近ヲ計リ、ソレニ依ツテ何處マデヲ親族ト云フカト云フコトヲ定メル、國ニ依テハ親等ノ計算法ハ羅馬法ノ主義ヲ取リマシテモ矢張親族ノ範圍ヲ法律デ以テ定メナイ國モアル又例ヘバ十二等親マデ親族デアルト云フヤウナ主義ヲ取テ居ル國モアル、併ナガラ羅馬ニ於テハ原則トシテ六等親マデヲ親族ト見マシテ、或特別ノ場合ハ七等親モ親族ト見マシタケレドモ先ヅ六等親マデヲ親族ト見ルト云フコトニナツテ居ル、今日デモサウ云フ主義ヲ取テ居ル國モアル、我邦ニ於テハ從來此五等親ト云フモノガアリマシタガ之ヲ見マスト云フト固ヨリ羅馬法ノ親等計算法ニ依テ定メタル等親デハナイガ、其包含シテ居ル所ノ親族ノ種類ヲ見マスレバ六等親ヨリ遠イ者ハ其中ニ這入ツテ居ラナイ故ニ六等親マデヲ親族トスルト云フ主義ヲ取リマシテモ尠クモ從來ノ五等親ダクノ者ハ親族ヨリ漏レルト云フ氣遣ハナイ、ソレカラ支那ナドノ法律ヲ見マシテモ是ハ計算ノ方法ガ少シ違ヒマスガ、併シ是ハ大分羅馬ノ計算法ニ近イ其範圍ヲ見マスト云フト要

スルニ場合ニ依テハ四等親デ以テ親族ノ範圍ヲ限リ、場合ニ依テハ八等親マデ親族ノ範圍ノ中ニ入レテ居リマス、詰リ平均シテ見ルト云フト丁度六等親位ニナル、彼是ノ理由デ新民法ニ於キマシテハ六等親ヲ親族ノ範圍ト云フコトニ定メタノデス、尤モ舊民法モ矢張同様ニナツテ居リマシテ、舊民法ハ如何ナル標準ニ據リマシタカ餘リ委シイ説明モ草案ノ理由書ノ中ナゾニ見エマセヌガ主トシテ歐羅巴ノ學說ヲ取ツタヤウニ見エマス、新民法ハ其歐羅巴ノ學說ニ依タト云フヨリモ今ノヤウナ種々ノ理由カラ來タモノト云ツテ宜シイ、兎ニ角六等親等内ノ血族ト云フコトニ今度ノ民法デハ極ツタ、是ハ血族ノコトデ即チ血續ノ間ノ者ノ御話デアリマス、此純然タル血族ノ外ニ血族ニ準スル者ガアリマス、ソレハ人爲的親族關係トデモ申シマセウカ、一ツハ養子縁組ノ結果カラ起ル事デ、養子ト養親養父母及ビ其血族トノ間ニ於テハ養子縁組ノ日カラ純然タル血族ト同シ法律上ノ關係ヲ生スルト云フコトニナツテ居リマス、是モ從來ノ慣習ニ依タモノデアアル、尤モ此關係ハ離縁ノ場合ニハ消エマス、之ニ付キマシテハ種々面倒ナ規定ガ必要トナツテ參リマシテ民法ノ第七百三十條ニ委シイ規定ガアリマスルガ一々説明ヲ致シマスノハ煩ハシイカラ申上クマセヌ、普通ハ離縁ニ因テ當然親族關係ガ止ムト云フコトニナツテ居ル、ソレカ



ラ今一ツハ婚姻ノ結果デ血族ト同シ關係ヲ生ズル場合ガアル、ソレハ繼父母ト繼子ト、ソレカラ嫡母ト庶子トノ間、是ハ血統ハ續イテ居リマセヌケレドモ親ニ準シ子ニ準スルト云フノデ矢張法律上ハ親子ト同様ノ關係ヲ生ズルモノト云フコトニナツテ居リマス、此等モ矢張慣習ニ依タモノデアル、此繼父母ト繼子トノ關係嫡母ト庶子トノ關係ハ元々親ノ婚姻ト云フコトガ原因トナツテ居ルノデアリマスカラ其婚姻ガ消エテ即チ離婚ニナリマスレバ其關係ハ自ラ消エルノデアリマス、是ガ血族ノコトデアリマスルガ日本ノ慣習デハ親族ト云フモノノ中ニ血族ノミヲ含マシテ居ラナイ、五等親ノ圖ヲ見マシテモ服忌令ヲ見マシテモ皆血族以外ノ者ガ包含セシメテアル、ソレハ婚姻ノ結果ヨリ生ズルモノデ先ヅ以テ配偶者—夫又ハ妻是ハ現ニ五等親ノ圖ニ夫ハ一等親トナツテ居リ妻ハ二等親トナツテ近イ親類トナツテ居ツタノデス、今度ノ親等ノ中ニハ入レマセヌケレドモ兎ニ角親族ノ主タルモノデアアル、先刻御話ヲ申シタ親等計算法ノ理論カラ申シマシタナラバ諳リ配偶者ト云フモノハ同等デアツテ上デモ下デモ横デモナイ、次ニハ姻族是ハ矢張婚姻ノ結果カラ生ズルノデアリマスガ、即チ配偶者ノ親族ガ姻族デアアル、夫カラ申シマスルト云フト妻ノ親トカ子トカ兄弟トカ伯父、伯母、甥、姪ナドハ皆姻族デアアル、此姻族ノ計算モ

矢張血族ト同シ方法ニ依テ數ヘマス、唯今配偶者ハ同等デアルト申シマシタカ姻族ノ計算ノトキニ同等ト云フ觀念カ必要デアアル、妻ノ父母ハ即チ一等ノ姻族デアアル、妻ノ先夫ノ子ナドモ矢張一等ノ姻族デアアル、ソレカラ妻ノ兄弟姉妹ハ二等ノ親族デアアル、妻ノ伯父、伯母、甥、姪ナドハ三等ノ親族デアアル、祖父母、孫ハ二等ノ親族デアアルト云フヤウニ血族ト同シ計算ヲスル、換言スレバ姻族ノ計算法ハ諳リ配偶者ノ血族トシテ計算ヲシマシテソレヲ自身ニ當テテ見ルト云フト血族ガ唯姻族ニ代ハルタケデソレデ親等ハ定マル、此姻族ハ申スマデモナク血族程ノ近イ關係ノナイモノト云フコトハ日本デモ西洋デモ何處デモ認メラレテ居ルコトデアアル、又サウナクテハカナハヌ、デ是モ五等親ノ圖ナドカラ見マスルト云フト決シテ血族ノ如ク、遠イ者マデ親族ノ中ニ入レテハナイ、故ニ先ヅ三等即チ一番遠イノガ伯父、伯母、甥、姪マデヲ親族ト視テ、妻ノ從兄弟デアルト云フヤウナ者ハ親族ト視ナイト云フコトニ定メマシテ是デ五等親ノ圖又ハ服忌令ノ範圍ナドヲ出ル氣遣ハナイカラ、サウ云フコトニ極メクノデアリマス、

親族ノ範圍ヲ極メルト云フコトハナゼニ必要デアルカト云フト法律ニ往々ニシテ親族ハ斯ウ云フ權利ヲ持ツト云フヤウナコトガ書イテアル、其時ニ餘リ遠イ親類ナ



ドガ出マシテ種々ナ權利ヲ振廻スヤウナコトガアリマシテハ却テ一家ノ爲メニ宜シクナイノデゴサイマスカラ、ソレデ親族ノ範圍ハ相當ノ制限ヲ以テ定メナケレバナラヌノデアリマス、

## 第一章 家

家ト云フ觀念ハ日本人ナドニハ能ク分ツテ居ルガ如クデ扱テ之ヲ法律的、學理的ニ申シマスト云フト極メテ分リ悪イモノデアアル、家ト申シテ無論有形ノ家ヲ言フノデハナイ、其事ハ誰モ知ツテ居ル話デアリマスケレドモ扱テ法律文ニ「家ヲ同シウスル」トカ「家ヲ異ニスル」トカアルト直グニ同居シテ居ル者、同居シテ居ラヌ者ト、斯ウ云フ意味ニ立派ナ法律家デモ解スル處ガアル、故ニ此法律ニ謂フ所ノ家ト云フコトニ付テ其意義ヲ明カニシテ置カナケレバナラヌ、是ハ極ク平タク申シマスト云フト一ノ戸籍内ニ在ル者ノ團體ヲ謂フノデス、戸籍ハ固ヨリ有形ナモノデアリマスルガ、其戸籍ト云フモノハ無形ノ家ヲ現ハスヘキモノデアリマスカラ學理的ニ申スト戸籍ノ方カラ家ノ定義ヲ定ムルノハ不穩當ノヤウデアリマスケレドモ其戸籍ノ方カラ申シマセスト云フト事柄ガ分ラヌ、唯漠然タル理論カラハ家ト云フモノハ國家ガ一

定ノ親族關係アル者ノ間ニ存スル團體ニ法律上ノ效力ヲ認メタモノデアルト云フコトガ言ヘマスガ、サウ云フコトヲ言ツテモ一向意味ガ分ラヌ、一戸籍ノ内ニ在ル者ノ團體デアルト言ヘバ略意味ガ分ルデアラウト思ヒマス、  
本章ヲ三節ニ分ケマシテ第一節總則、第二節戸主及ビ家族ノ權利義務、第三節戸主ノ喪失ト云フコトニ致サウト思ヒマス、

### 第一節 總則

此總則ノ處デハ要スルニ如何ナルモノガ家ト云フ團體ヲ構成シテ居ルカト云フコトヲ定メテアルノデアリマス、

#### 第一款 家族ノ範圍

「一戸籍ノ内ニ在ル者ノ團體」ト申シマスト云フト戸主ト家族トノ團體デアアル、其團體ノ頭ガ戸主デアツテ其他ノ者ハ皆家族デアアル、ソレ故ニ家族ノ範圍ヲ御話致セハ自ラ家ヲ構成スベキ者ガ分ル、家族ノ範圍ハ民法ノ第七百三十二條ニ斯様ニ定メテアル「戸主ノ親族ニシテ其家ニ在ル者及ビ其配偶者ハ之ヲ家族トス」戸主ノ變更アリタ



ル場合ニ於テハ舊戸主及び其家族ハ新戸主ノ家族トス是ガ大凡從來ノ慣習ニ依ル所ノ家族ノ範圍デアルヤウデ是ヨリ廣クスル理由モナシ又狭クスル理由モナイカラ斯様ニ極メテアル戸主ノ親族デ其家ニ在ル者即チ同一ノ戸籍ノ内ニ在リマスル者ハ皆家族デアル而シテ其者ノ配偶者モ亦家族デアルト云フコトニナツテ居ルソレ故ニ先刻申上ダタ親族ノ範圍カラ致シマシテ戸主ノ六親等以內ノ血族デサウシテ同一ノ戸籍ニ在ル者ハ皆家族デアリソレカラ外カラ妻ヲ娶ツタト致シマストソレガ皆家族デアル家ニ生マレテモ婚姻其他ノ原因ニ由テ他ニ參リマシタ者ハ無論家族デナイト云フコトハ之ニ由テ明カデアラウト思ヒマス六等親ト申スト云フト先刻申ス通り隨分範圍ガ廣イノデアルカラソレヨリ遠イ者ガ同一ノ戸籍ニ這入ルト云フコトハ將來ニ於テ殆ドナカラウト思ヒマスサウ云フ必要ハ起ルマイト思ヒマスソレ故ニ此ノ如ク範圍ヲ定メテモ不便ヲ感スルコトハ萬ナカラウト思ヒマス唯民法施行ノ際ニ既ニ家族トシテ戸籍ニ這入ツテ居リマシタ者ハ假令其範圍内ニ居ラヌ者デモ矢張家族デアルト云フコトハ民法施行法ニ定メテアリマスカラ從來ノ有様ハ少シモ變更セヌソレカラ戸主ノ變更アリタル場合ニ於テハ舊戸主及び其家族ハ新戸主ノ家族トス是ガ必要デアアル若シ此規定ガアリマセスト云フト例ヘバ

戸主ノ死亡致シマシタトキ又ハ隱居致シタ場合ニ分家ノ戸主ガ這入ツテ來テ繼グト云フヤウナコトハ極メテ頻繁ナコトデアル所ガ分家ト云フモノハ極ク近クニ分家ヲ爲シタ者デアレバ矢張民法ニ謂フ所ノ親族デアリマセウケレドモ數代前ニ分家ヲシタ者デアレバ六等親ヨリ遠クナツテ居ル即チ親族デナイ者ガアルソレ故ニサウ云フ場合ニ於テハ隱居ノ場合トシテ新戸主ト舊戸主トノ間ニハ民法ニ謂フ所ノ親族關係ハナイ況ヤソレノ家族ト新戸主トハ親族關係ヲ持タナイソレニモ拘ハラズ矢張從來カラノ家族及ビ隱居シタ舊戸主ト云フモノハ新戸主ノ家族デアルト云フコトニナラヌケレバ分家カラ相續ヲ爲サシメタ目的ガ達セラレヌノデアアル

## 第二款 入籍

入籍ト申スコトハ是ハ後ニ戸籍ニ入ツテ參ルノデアアル一旦家族ノ範圍ハ第七百三十二條ニ依テ定マリマスケレドモ他ノ規定ニ依テ家族トシテ其家ニ入ツテ來ル者ガアル又中ニハ戸主トシテ其家ニ入ツテ來ル者モアル尤モ相續ノ總テノ場合ノ御話ヲ致シマスト云フト矢張入籍其他家ノ構成ニ變更ヲ來スベキ原因ハ許多アリマスケレドモ其事ハ主モニ相續ノ處デ論ジマシテ此處デハ相續ニ關係ノ無イ又ハ關



係ガアツテモ相續ノ點カラ觀察セズシテ他ノ點カラ觀察スル場合ダケヲ御話致シマス、入籍ト申スノハ新ニ或家ニ入ルノヲ謂フノデ、是ハ無論其者が新ニ生レ出デマセヌケレバ問題ハ起ラヌ、ソコデ子ガ生マレマシタナラバ其子ハ誰ノ家ニ入ルカ原則トシテハ子ハ父ノ家ニ入ル、是ハ慣習上疑ノナイコトデアル、嫡出子デアレバ無論父母其籍ヲ同ジウシテ居リマスカラ即チ父ノ籍ト同時ニ母ノ籍、父ノ家及ビ母ノ家ニ入ルト云フコトガ言ヘル、併シ多クハ實際婚姻ヲシテモ母ガ父ノ家ニ直チニ這入ルノデハナイ此場合ニ於テハ父ト母ト其家ヲ同ジウシテ居ラヌコトガ往々ニシテアル、寧ロ其方ガ今日デハ多イ、若シ其間ニ子ガ生マルレバ其子ハ庶子デアル、庶子ハ母ノ家ニ入ラズシテ父ノ家ニ入ルノデアル、尙ホ庶子ニハ往々ニシテ生マレタ時ニ直チニ父ノ家ニ入ラズシテ後ニ父ノ家ニ入ル者ガアル、ソレハ私生子ノ認知ノ效力デアリマス、ソレカラ父ノ知レザル子、是ハ純然タル私生子デアアル、即チ父ガ知レヌデ父ノ家ニ入リヤウガナイカラ當然母ノ家ニ入ル、ソレカラ父モ母モ知レナイ子ガアリマス、是ハ主モニ棄子デアリマス、棄子ハ父モ母モ知レナイ方ガ寧ロ多イノデス尤モ一旦戸籍ニ登録シテカラ棄テタ子ハ矢張父母ガ知レテ居ルノデアリマスガ、戸籍ニ登録シナイ中ニ棄テタ子ハ父母ガ知レヌ、或ハ登録シテカラ後ニ棄テタノデモ其

者ガ登録シテアルヤ否ヤガ分ラヌケレバ諸リ法律上ハ父母ノ知レナイ子デアアル尙ホ棄子デナクテモ實際何人カ育テテ居ル所ノ子デアツテモ出生届ヲ怠ツテ居リマスル子ハ矢張法律上ハ父母ノ知レナイ子デアアル、ソレカラ又出生届ヲ致シマシテモ通常ハ母ノ知レヌト云フコトハナイノデアリマスケレドモ、併ナガラ今度新民法ガ施行セラレマシテカラハ出生ノ場合ハ届出ニ依テ父ナリ母ナリガ分ルコトニナリマスガ若シ母ガ自ラ其名ヲ届出デス例ヘバ其出生ニ關ツタ者ガ母ノ名ヲ言ハズシテ届ケル或ハ生マレテ數日經ツテカラ其出生ヲ知ツタ者ガ母ノ名ヲ言ハズシテ届ケルト云フ場合ニ戸籍吏ハ是非母ノ名ヲ言ヘト云フ權利ハナイ、ソレデアルカラサウ云フ場合ハ棄子デナクテ人ニ養育サレテ居ル者デモ父母ノ知レヌ子ト云フ者ガアル、斯様ナ者ハ父ノ家ニモ母ノ家ニモ入ルコトガ出來ナイカラ其者が新ニ家ヲ創立スルノデアリマス、是ガ即チ子ガ新ニ入籍スル場合デアリマス、嫡出子ハ假令家族ノ子デアツテモ戸主ノ承諾ヲモ經ズ當然其戸籍即チ戸主ノ戸籍ニ這入ルノデアリマスルガ庶子、私生子ノ類ハ戸主ノ承諾ヲ得ナケレバ其籍ニ入ルルコトハ出來ナイ、是ハ尤モテ話デアツテ婚姻ハ法律上正當ナモノデアアル、且ツ是ヨリ御話ヲ致シマスルガ家族ガ婚姻ヲ爲スニ付テハ戸主ガ同意ヲシナケレバナラヌ、戸主ノ同意ナク



シテ婚姻ヲ致シマスレバ其家族ト云フモノハ其無形ノ家カラシテ之ヲ放逐スルコトガ出來ル、ソレデアリマスルニ因テ家族ガ家族デ居ツテソレガ婚姻ニ因テ子ヲ擧ケルト云フ場合ニ於テハ戶主ガ之ヲ承諾シテ居ルノデス、ソレ故ニ此場合ニ於テハ其子ノ入籍ヲ戶主ニ於テ拒絕スルト云フコトハ出來ナイ、之ニ反シテ庶子、私生子ニ付テハ無論戶主ノ同意ガアル譯デモナシ又法律上公ニ認メラレタル者デモアリマセヌカラ、即チ正當ノ原因ニ因テ産マレタ者ト認ムベキ者デナイカラ、是ハ戶主ノ同意ガナケレバ戶主ノ家ニ入ルコトハ出來ヌ、一旦戶主ノ家ニ入ルト戶主ニ於テ之ヲ養フ義務ガ生ズル、此ノ如キ者ヲ戶主ノ同意ナクシテ其家ニ入レルト云フコトハ法律ガ許サヌノデアル、ソコデ例ヘバ父ガ庶子ヲ擧ゲマシテ而シテ其父ガ家族デアルト戶主ガ同意ヲシナイト云フ場合ニハ父ノ家ニ這入レマセヌカラ母ノ家ニ入ルノガ原則デアル、併ナガラ母ノ家ニ於テモ矢張戶主ガ同意ヲ致サヌ、母ガ家族デアツテ而シテ其母ノ家ノ戶主ガ同意ヲ致サヌト云フコトデアレバ矢張其家ニ入ルコトハ出來ヌ、其場合ニ於テハ矢張是モ棄子ト同様デアツテ新ニ一家ヲ創立スルノ外ハナイ、此事ハ庶子ノミニ限ラス純然タル私生子即チ父ノ知レザル子ニ付キマシテモ同様ナ譯デ是ハ母ノ家ニ入ルノガ當然デアアルガ母ガ家族デアツテ其家ノ戶主ガ同意

337146

ヲ與ヘナイ場合ニ於テハ矢張一家ヲ創立スルト云フコトニナリマス、

### 第三款 轉籍

轉籍ト云フノハ現在一ノ家ニ在ル者ガ轉ジテ他ノ家ニ入ルノデアアル、或意味ニ於テハ矢張入籍デアアルガ他ノ家ヲ離レテサウシテ入籍スルノデアリマスカラ轉籍ト申スノデアリマス、轉籍ノ原因ハ色々アリマス、最モ頻繁ナハ婚姻及ヒ養子縁組デアル此婚姻養子縁組ニ因リテ轉籍ヲスルト云フコトハ是ハ婚姻ノ效力、養子縁組ノ效力トシテ後ニソレゾレ規定ノアルコトデ、此場合ハ姑ク措キマシテ、其他如何ナル場合ガアルカ、先ヅ婚姻ニモ普通ノ場合デアレバ妻ガ夫ノ家ニ入ル、所ガ茲ニ入夫婚姻ト云フモノガアツテ、是ハ女戶主ガ夫ヲ迎ヘルノデアアル、此場合ニ於テハ夫ガ却テ妻ノ家ニ入ル、其代リ原則トシテハ女戶主ハ戶主デナクナツテ入夫ガ代ツテ戶主ト爲ル、サウシテ女戶主ハ家族ト爲ツテ仕舞フト云フノガ本則デアリマスガ唯婚姻ノ當時ニ契約ヲ致シマシテ、サウシテ特ニ女戶主ガ依然戶主デ居ツテサウシテ入夫ハ家族トナツテ居ルト云フコトヲ約束致シマスレバ其約束ハ有效デアアル、尙ホ養子縁組ノ場合デモ所謂婿養子縁組ト云フノニナリマスト養子縁組ト同時ニ婚姻ガアリマ



スガ其婚姻ニ因テ夫ガ却テ妻ノ家ニ入ルト云フコトニナリマス、其他ノ場合ト申シ  
 マスルト要スルニ本人ガ轉籍ヲ望ムデ、サウシテ其雙方ノ戸主ガソレニ同意ヲシサ  
 ヘスレバ轉籍ガ出來ル、但是ハ入籍スベキ家ノ戸主ノ親族デナケレバナラヌ、例ヘバ  
 甲ノ家ノ戸主ノ甥ガ乙ノ家ノ家族デアル、此場合ニ於テハ其甥ガ自分ノ伯父ト、ソレ  
 カラ其家ノ戸主、其戸主ハ兄デアラウガ親デアラウガ誰デモ宜シイ、其家ノ戸主ト兩  
 人ノ同意サヘ得マスレバ則チ乙ノ家カラ轉ジテ甲ノ家ニ入ルコトガ出來ル、尤モ其  
 者ガ未成年デアリマスレバ父母又ハ後見人ノ同意ヲ得ナケレバナラヌト云フコト  
 ガアリマス、唯茲ニ一ツ婚姻又ハ養子縁組ニ因テ他家ニ入ツタ者、普通ノ場合デア  
 ト妻又ハ養子デアアル、稀ニハ入夫デアアル、其者ガ其配偶者即チ多クノ場合ニハ夫、又ハ  
 養父母ノ親族デナイ所ノ者デ而シテ自身即チ妻、入夫又ハ養子ノ親族デアアル者ヲ婚  
 家又ハ養家ノ家族トシタイト云フコトガアル、少シ込入りマスガ、甲ト云フ者ガ戸主  
 デアル所ノ家ガアル、其甲ノ息子丙ガ養子トナツテ乙ノ家ニ入ル、サウシマス、此丙  
 ニ丁ト云フ自分ノ實家ノ親族ガアル、或場合ニ於テ此者ヲ自分ノ現在ノ家即チ養家  
 ニ入レタイト云フコトガアル、其時ニハ此者ハ乙即チ自分ノ養親ノ親族デハナイガ  
 ソレデモ構ハヌ入レルニトガ出來ル、但其場合ニハ養親ノ承諾ガナケレバナラヌ、ソ

レカラ乙ノ家ニ丁ト云フ男ガアツテ甲ノ家カラ丙ト云フ女ガ妻トナツテ來ル、此丙  
 ニ兄弟ガアル、即チ戊ト云フ者ガアル、此戊ト云フ者ハ乙ヤ丁ノ親族デハナイ、ソレデ  
 モ之ヲ乙ノ家ニ入レルコトガ出來ル、其時ニハ配偶者タル丁ノ同意ガナケレバナラ  
 スト云フコトニナツテ居ル、勿論此場合ニ於テモ先刻申上デマシタ如ク戸主ノ承諾  
 ガナケレバナラヌ、養親ガ同時ニ戸主デアアル場合ニハ詰リ普通ノ場合ト變ハルコト  
 ハアリマセヌケレドモ養親ガ戸主デナイ又ハ配偶者ガ戸主デナイ、唯今ノ例デ丁ハ  
 戸主デナイト云フ場合ニハ詰リ丁ト乙ト甲ト三人ノ同意ヲ得ナケレバナラヌト云フ者  
 ハ自分ノ親族ナル戊ト云フ者ヲ此家ニ入レルコトガ出來ナイコトニナツテ居ル、ソ  
 レカラ今一ツハ婚姻ニ因テ一旦他家ニ入り、養子縁組ニ因テ一旦他家ニ入ツタ者ガ  
 其家ヲ去ルコトガアル、離婚、離縁ニ因テモ去リマスルシ又婚姻ノ場合ノ如キハ配偶  
 者ガ死デカラ實家ニ歸ルト云フコトガアル、サウ云フ場合ニ其婚家又ハ養家ニ子、孫  
 ナドガ出來テ居ルコトガアル、ソレヲ實家ニ連レテ歸リタイト云フコトガアル、ソレ  
 モ出來ル即チ今ノ例デ丙ト云フ者ガ乙ノ養子ニ爲ツテ其家ニ遣入ツタ、所ガ此丙ニ  
 子ガ出來タ、例ヘバ己ト云フ子ガ出來タ、此己ト云フ者ハ丙ガ離縁ニ因テ歸リマスル  
 時ニ必ズシモ當然實家ニ歸ルベキ者デナイ、多クノ場合ニハ子ガナクシテ養子ヲシ



テ、ソレニ子ガ出来タ場合ニハ若シ親ガ離縁シマスレバ其子ダケガ残ツテ後ヲ相續スルト云フコトハ頻繁アリマスカラ其子ト云フ者ハ乙ノ家ニ残ツテ居ルコトガ極メテ頻繁デアアル併シ丙ガ甲ノ家ニ歸ル時ニハ子ノコトデアアルカラ連レテ歸リタイ又一旦離縁シテカラ後ニ其子ヲ自分ノ家ニ入レタイコトガアル、其場合ニハ矢張養親ノ同意ヲ得レハ出来ル、尤モ推定家督相續人ト云フヤウナ場合デアリマスルト廢嫡シテカラデナケレバ出来マセヌ、併シ例ヘバ己ト庚ト云フ者ト二人アル、庚ガ兄デ男子デアツテ是ガ其家ノ相續人ト爲ルベキ者デアラナラバ己ト云フ者ヲ連レテ歸ツテモ差支ナイ、其場合ハ乙ノ承諾ト甲ノ承諾トソレト本人ガ承諾ヲシナケレバナラス、未成年ノ子ナラ父母又ハ後見人ガ許可ヲ與ヘタナラバ連レテ歸ルコトガ出来ル、其場合ニ丙ガ一旦離縁ノ後デアリマスレバ己ニ對シテ丙ハ親權ヲ行ウテ居ラス、例ヘバ丙ガ乙ノ家ニ配偶者ヲ持ツテ居ル、其配偶者ト分レテ歸ルト云フヤウナ場合デアレバ其配偶者ガ同意ヲスルト云フト矢張連レテ歸ラレル、又後ニ迎ヘルコトガ出来ル、己ガ最早成年ニ達シテ居ル者ナラバ此者ニ實家ヲ維持サセタイト丙ガ望メバ甲ト乙トノ同意ヲ得テ己ヲ實家ニ入レルコトガ出来ル、乙ガ戸主デナカツタナラバ乙ノ同意ノ外ニ戸主ノ同意ヲ得ナケレバナラス、ソレカラ丙ガ丁ノ妻トナツテ甲

ノ家カラ乙ノ家ニ這入ツタ場合ニ例ヘバ是ガ離婚ヲ致シマス、其場合ニ矢張此ノ如キ子ガアツタト云フトキニ此丙ハ實家ニ己ヲ連レテ歸ルコトガ出来ル、其場合ニハ雙方ノ戸主ノ外ニ自分ノ夫ノ同意ヲ得ナケレバ出来マセヌ、

#### 第四款 復籍

復籍ト云フノハ婚姻又ハ養子縁組ニ因テ一旦他家ニ入ツタ者ガ離婚又ハ離縁ニ因テ實家ニ復籍スル場合ヲ謂フノデアリマス、是ハ慣習上當然ナコトデアツテ殆ト明文ハイラス位ナ事柄デアリマス、唯實家ガ潰レテ仕舞ツテ居ル場合ニハドウスルト云ヘバ其者ガ新ニ一家ヲ創立スル、尤モ既ニ絶ヘテ居ル所ノ實家ヲ再興スルコトモ出来ル、

#### 第五款 離籍

離籍ト云フモノハ民法施行前ニハナカツタノデス、昔ハ勘當久離ナント云フコトガアリマシテ幾分カ新民法ノ離籍ト云フモノト類シテ居ツタノデス、維新後ハ勘當久離ト云フモノハ法律上認めテナイ、ソレ故ニドンナ悪イ家族ガアツテモ又ドウ云フ



原因ガアラウトモ唯戸主カラシテ家族ヲ逐出シテ家族タル關係ヲ絶タシメヤウト云フコトハ出來ナカツタノデス、新民法ニ於テモ濫ニ斯ウ云フコトハ許シマセヌクレドモ已ムヲ得ザル場合ニハ許ス、其已ムヲ得ザル場合ト申スノハ戸主ノ同意ヲ得ナイト云フト婚姻又ハ養子縁組ガ出來ナイト云フコトガ後ニアリマス、然ルニ其同意ヲ得ズシテ勝手ニ婚姻ヲスル、勝手ニ養子縁組ヲスルト云フコトガアツタナラバ其者ハ戸主ニ於テ離籍スルコトガ出來ル、此ノ如キ戸主ノ命ヲ奉ジナイ者デアツテハ到底家族トシテ置イテモ致方ガナイ、ソレカラ家族ノ居所ハ戸主ガ指定スルコトガ出來ル、然ルニ戸主ノ定メタ所ニ居ラナイ者ハ是モ或場合ニハ離籍ガ出來ル、尙ホ此事ハ次ノ節デ以テ論ジマスケレドモ此ノ如ク離籍ノ出來ル場合ガアル、其場合ニハ詰リ戸主ト家族ノ關係ヲ離レマスカラ次ニ申上ダマスル戸主ガ家族ヲ養フ義務ナント云フモノハ無クナツテ仕舞フ、

離籍ノ中ニ純然タル離籍トソレカラ復籍<sup>〇〇</sup>ノ拒絶ト云フモノトアル、復籍ノ拒絶ト云フノハ婚姻若クハ養子縁組ニ因テ他家ニ入ツタ者ガ戸主ノ同意ヲ得ナイデ入ツタ、其場合ニ今ハ既ニ戸主ノ家ニ居ラスノデスカラ純然タル離籍ヲ爲スコトハ出來ナイケレドモ若シ離婚又ハ離縁トナツテモ實家ニハ歸ルコトノ出來ナイ爲メニ豫メ

復籍ヲ拒ムト云フコトガ出來ル詰リ是ハ廣イ意味ニ於ケル離籍デアル、此等ノ場合ニ於テ即チ初カラ離籍セラレタ者又ハ復籍ヲ拒マレタ者ガ離婚若クハ離縁ニ因テ婚家若クハ養家カラ歸リマシタトキニハ新ニ一家ヲ創立スルノ外ハナイ、先刻轉籍ノコトニ付テモウ一ツ申上ダテ置キタイコトヲ漏シマシタ、ソレハ從來ノ慣習デハ婚姻ニ因テ他家ニ入ツタ者又ハ養子縁組ニ因テ他家ニ入ツタ者ハ更ニ他家ニ入ルト云フコトハ原則トシテ出來ヌコトニナツテ居ツタ、即チ甲ノ家カラ乙ノ家ニ妻ト爲ツテ入ツタ者ハ又其處カラ直チニ例ヘバ後家ニデモナツテカラ他ノ第三ノ家ニ婚姻ニ因テ入ルコトハ出來ナイ、ソレカラ甲ノ家カラ乙ノ家ニ養子ト爲ツテ入ツタ者ガソレカラ更ニ丙ノ家ニ乙ノ家カラ又養子ト爲ツテ行クト云フコトハ出來ナイト云フノガ從來ノ規則デアツタ、所ガ實際ハ随分必要ガアルノデス、甲ノ家カラ乙ノ家ニ妻ト爲ツテ入ツタ、ソコデ不幸ニシテ夫ニ死ナレテ早ク後家ニナツタ、幸ヒ丙ニ貫ハレルカラ行カウト云フトキニ例ヘバ甲ノ家ハ大變零落ヲシテ甲ノ家カラナラバ丙ノ家デ其人ヲ妻トシテ貫フノハイヤダ乙ノ家ハ立派デアルカラ乙ノ家カラナラバ貫ツテ宜シイト云フ場合ガアル、ソレカラ又養子デモ甲ノ家ハ丙ノ家ノ方デ餘リ快ク思ハヌノデ甲ノ家カラ養子ヲ貫フコトハイヤデアル、ケレドモ乙



ノ家カラナラバ貫ヒタイト云フコトガアル、サウ云フトキニ民法施行前ノ法律ニ依リマスト云フト法律ガソレヲ許サヌト云フコトニナツテ居ツテ、出來スノデス、尤モ實際ハ殆ト同シコトヲヤツテ居ルノデス、ソレヘドウスルカト申スト唯戸籍面ダケ實家ニ一旦歸ツテサウシテ丙ノ家ニ行クト云フコトニスル、サウスレバ交際上ナドニ於テハ矢張乙ノ家ヲ里トシテ貫ント云フコトニナツテ、ソレデ丙ノ家デ承知スルコトモアル、サウ云フ方法デ再婚ヲシ再養子トナツテ行ク者ガ澤山アル、斯様ニ詰リホンノ戸籍上ノ手數ダケデ乙ノ戸籍カラ一旦甲ノ戸籍ニ移シテソレカラ又更ニ丙ノ戸籍ニ入レルト云フハ無用ノ煩勞デアル、事柄自身ガ出來ナイコトデアレバ格別、唯ソレダケノ戸籍上ノ手續サヘ履メバ出來ルノデアアル、然ラバ法律ガ事柄自身ヲ禁ズルノデハナイ、唯形式上サウ云フ手續ガ必要トナツテ居ルト云フニ過ギスノデアリマスカラ其無用ノ煩勞ヲ已メテ今度ハ直接ニ乙ノ家カラ丙ノ家ニ嫁ト爲ツテ行キ、養子ト爲ツテ行クトガ出來ルヤウニナツタノデス、尙ホ唯今婚姻ニ因テ甲ノ家カラ乙ノ家ニ這入ツタ者ガ矢張婚姻ニ因テ丙ノ家ニ入り、養子ト爲ツテ乙ノ家ニ入ツタ者ガ矢張養子ト爲ツテ丙ノ家ニ入ルト云フ場合ヲ想像シマシタケレドモソレハ必ズシモサウ云フコトデナクテモ宜イ、妻ト爲ツテ乙ノ家ニ入ツタ者ガ養女トシ

テ丙ノ家ニ入ツテモ差支ナイ、又養女トシテ乙ノ家ニ入ツタ者ガ今度ハ婚姻ニ因テ丙ノ家ニ嫁ニ行クトモ出來ル、此終リノ點ハ民法施行前ト雖モ許シテアル、其場合ニハ態々實家ニ歸ツテカラ行クト云フコトハナカツタケレドモ第一ノ場合即チ婚姻ニ因テ一旦他家ニ入ツタ者ガ更ニ他ヘ養子ト爲ツテ行クト云フニ付テハ矢張一旦實家ニ歸ラナケレバナラヌト云フコトニ爲ツテ居ル、ソレ等ノ煩勞ヲ皆今度ハ取除イタノデアリマス、唯併ナガラソレニハ婚家又ハ養家ノ戸主トソレカラ實家ノ戸主、兩戸主ノ同意ガナケレバ行カナイ、元々甲ノ家カラ乙ノ家ニ參ルコトニ付テ甲ノ家ノ戸主カ同意ヲ與ヘテ置イタ、ソレガ今度丙ノ家ニ入ルト云フコト、テスカラ實家ノ即チ甲ノ家ノ戸主ガ矢張同意ヲシナケレバナラヌ、同意サヘスレバ從來ノ如ク一旦實家ニ歸ツテカラ行カナクテモ宜シイト云フコトニ爲ル、其場合ニ若シドチラカノ戸主ノ同意ヲ得ナイデ他家ニ入ツタト云フコトデアツタナラバ矢張同意ヲシナカツタ戸主ハ復籍ヲ拒ムコトガ出來ル、甲ノ家ノ娘ノ丙ガ乙ノ家ノ嫁ト爲ツテ丁ト云フ夫ヲ持ツタト致シマス、其丁ガ死亡シタノデ更ニ丙ハ戊ノ家ニ嫁ト爲ルナリ養女トシテナリ入ル、此場合ニ先ツ乙ノ家ノ戸主即チ乙ノ同意ヲ得ズシテ甲ダケノ同意ヲ得テ戊ノ家ニ參ツタト致シマスルト此場合ニ若シ是ガ離縁ト爲リ若クハ離婚



ト爲ツタナラバドノ家ニ歸ルカト云フト先ヅ直接ニ乙ノ家ニ歸ル然ルニ乙ノ同意ヲ得ズシテ戊ノ處ニ行ツタト云フコトデアルト此乙ハ一年內ニ復籍ヲ拒ムト云フコトヲ届出デルコトガ出來ルサウスルト離婚若クハ離婚ニ因テ丙ガ歸ラウト云ツテモ乙ノ家ニハ歸レヌ其場合ニハ丙ハ矢張復籍ヲ拒マレタ者デアリマスカラ一家ヲ創立スルサウシマスト乙カラ養ハレタリ何カスルコトハ出來ナクナルソレカラ今度ハ甲ノ同意ヲ得ヌデ乙ダケノ同意ヲ得テ往ツタト致シマス此場合ニ於テ本來ナラバ是ガ離婚若クハ離婚ニナリマスト乙ノ家ニ歸ル婚姻ノ場合デアリマスト云フト今度離婚ヲ致シテサウシテ乙ノ家ニ歸ツテソレカラ又甲ノ家ニ歸ルコトハ通常ナイ唯想像致シマスト此丙ガ乙ノ家カラ戊ノ家ニ參ツテソレカラ更ニ乙ノ家ニ歸ツテ乙ノ家ニ己ト云フ男ガアツテソレノ女房ト爲ルコトガアル其場合ニ是ガ離婚ト爲ツタナラバ甲ノ家ニ歸ルコトガアル此場合ニ甲ガ復籍ヲ拒ムト這入レナイカラ丙ハ一家ヲ創立シナケレバナラス若シ養子ノ場合デアルト乙ノ家ニ歸リマシテモ矢張乙ノ家カラ見ルト甲ノ家ガ實家デアルソレデアルカラ乙ノ家ニ離婚セラレルト甲ノ家ニ歸ルベキデアルガ其場合ニ甲ノ承諾ヲ得ナクテ戊ノ家ニ入ツタナラバ甲ハ復籍ヲ拒ムコトガ出來ル若シ復籍ヲ拒ンダナラバ一旦戊ノ家カラ乙ノ家

ニ歸ツテ乙ノ家ニ離婚ニ爲ツタ場合ニ丙ト云フ者ハ一家ヲ創立シナケレバナラスト云フコトニ爲ル

## 第二節 戸主及ヒ家族ノ權利義務

### 第一款 氏

戸主及ヒ家族ノ權利義務ニ付キマシテハ先ヅ第一ニ氏ヲ稱スル權利義務ガアル戸主モ家族モ皆其家ノ氏ヲ稱スル權利義務ガアル是ガ詰リ一家ヲ構成シテ居ル外面ノ印シデアルト云ツテ宜シイ同一ノ家ニ屬スル者デアツテ甲ハ一ノ氏ヲ稱シ他ノ者ハ又異ツタル氏ヲ稱スルト云フコトハ法律ガ認メナイ從來ハ妻ハ能ク實家ノ氏ヲ稱シタルモノデス現ニ是ハ民法施行前ニハ戶籍面ニ於テモ大抵ハサウナツテ居ツタ是ハ主トシテ支那ノ慣習カラ來タヤウデアリマス支那ノ實家ノ氏ヲ稱スルト云フコトガドレダケノ意味ヲ持ツテ居ルカト云フコトハ私マダ調べテ居リマセヌケレドモ兎ニ角日本ニ於テハ是ハ從來一般ニ行ハレテ居ツタ慣習ニハ合ハヌ成程歴史ナドヲ漢文ヲ書クト矢張支那流ニ妻何々氏ト云フヤウニ書キマスルケレドモソレガ日本ノ慣習デアルト云フコトハドウモ認メラレヌ寧ロ日本ノ從來ノ慣習ハ



妻ハ常ニ家族デアル、ソレデ夫ノ家ニ屬スルモノデ何ノ某妻何々ト云フ方ガ日本ノ慣習デ、強ヒテ姓ヲ言ヘバ矢張夫ノ姓ヲ名乗ルト云フ方ガ慣習デアルヤウデアリマス、其殆ト證據トモ見ルベキモノハ今日社交上ニ於テ或人ノ妻ノ氏ヲ尋ネマシテモ通常自分ノ實家ノ苗字ハ言ヒハセヌ、又宮中ナドニ於キマシテハ民法施行前カラ致シマシテ妻ハ皆夫ノ苗字ヲ唱ヘルコトニナツテ居ル、有爵者ナゾノ妻ハ皆サウデス、ソレカラ普通書面ナドニ認メマスル時ナドデモ多數ハ皆妻ハ夫ノ苗字ヲ書キマス、ソレニ付テ實際大變面倒ノ起リマスノハ戶籍ヲ取扱ウテ居ル市區町村ノ役場ナドデハ妻ハ實家ノ苗字ヲ唱ヘナケレバナラスト云フコトヲ言ヒマス、ソレ故ニ届書ニ夫ノ家ノ苗字ガ書イテアリマスト云フト能ク直サセル、所ガ他ノ官廳ニ出シマス書面ナドハ即チ戶籍ニ關係シナイ書面ハ公文デモ大抵其夫ノ苗字ヲ書イテ居ル例ヘバ恩給局ナドニ出テ來マスル書類ト云フモノハ多ク夫ノ苗字ヲ書イテ來テ居ル、所ガ戶籍ト突合ハセルト云フト苗字ガ違フト云フノデ毎度面倒ガ起ツタト云フコトヲ知テ居ル、ソレハナゼカト云フト戶籍ノ方ノ慣例ガ日本ノ本當ノ慣習ニ合ハヌノデスカラドウシテモ行ハレナイ、始終サウ云フ間違ガ起ツテ居ル、理窟カラ申シマシテモ妻ガ夫ノ家ニ入ツタ以上ハ夫ノ家ノ氏ヲ稱サナケレバ入ツタト云フ印シ

ガナイ、ソレ故ニ是ハ矢張夫ノ苗字ヲ唱ヘル方ガ宜カラウト云フノデ妻ト雖モ別ニ例外ヲ設ケテ矢張其家ノ氏ヲ稱スルト云フコトニ爲ツタノデス、尤モ入夫婚姻或ハ婿養子ノ場合デアレバ却テ夫ノ方ガ妻ノ苗字ヲ唱ヘマスケレドモソレハ例外ノ場合、此事ハ舊民法ニモ既ニ極ツテ居ツタノデアリマスガ、舊民法ハドウ云フ理由デアツタカ分リマセヌガ或ハ西洋ガ皆サウデアアルカラソレデサウ云フ風ニナツテ居ツタノカモ分リマセヌ、併シ新民法ハ全クサウ云フ理由デハナイノデス、

## 第二一欸 家族ノ權利

先ヅ家族ト云フモノハ財産ヲ持ツコトガ出來ルカ、ドウカト云フ問題ガ一ツアル、從來ハ戶主ノ權利ト云フモノガ盛デアツテ家ノ財産ハ總テ戶主ノ財産デ、家族ハ財産ノ主體ト爲ルコトハ出來スト云フノガ家族制ノ主義デアツタヤウデアリマス、尤モ維新前ト雖モ武家ト其他トハ大分慣習モ違ツテ居ツタヤウデアリマスガ、武家ナゾニ於テハ無論家族ノ所有權其他財産權ト云フモノハドウモ認メナカッタヤウニ思ヘマス、維新後ニナリマシテハソレデハ實際困ル、物事ガ段々ト改ツテ參リマシテ土地トカ公債證書、株券ト云フヤウナモノガ家族ノ名前ニナツテ居ルモノハ矢張家族



ノ所有デアルト云フコトニナツテ參ツタヤウデアリマス、尙ホソレヨリ段々推擴マ  
 リマシテ近來デハ他ノ動産ニ付テモ家族ノ財産權ヲ認メルト云フコトニナツテ參  
 ツタヤウデアリマス、隱居ノ場合ノ如キハ却テ從來ハ名前ヲ書換ヘナイト云フト不  
 動産ヤ公債、株券ナドノヤウナモノハ相續人ニ移ラナイ皆隱居ノ所有ニ屬スルモノ  
 デアルト云フコトニナツテ居ツタ位デアリマス、新民法ニ於キマシテモ詰リ近來ノ  
 有様ヲ其儘法律ヲ認メマシテ家族ガ自己ノ名ニ於テ得タル財産ハ其特有財産ト云  
 フコトニナツテ居ル、唯併ナガラ多クハ同シ家ニ住ンデ居ル者デアリマスレバ戸主  
 ノ財産デアルカ家族ノ財産デアルカ分ラナイモノガアル、ソレハ器具トカ衣類トカ  
 云フヤウナモノデ他カラハ誰ノカ分ラナイ、サウ云フ場合ニハ寧ロ戸主ノ財産ト推  
 定スル、即チ反對ノ證據ガ出ナケレバ戸主ノ財産ト推定スル、其結果トシテ戸主ガ差  
 押ヲ受ケレバ家族ノ財産ト云フコトノ明瞭ナモノハ差押ヘマセヌケレドモ家族ノ  
 財産ト云フコトノ明カナラザルモノハ戸主ノ財産トシテ、差押ヘル、其反對ニ家族ノ  
 財産ニ付テ差押ヘルトキハ、家族ノ財産ト云フコトガ、明カナルモノデナケレバ差押  
 ヘルコトハ出來ナイ、次ニ家族ハ戸主ニ對シテ一ツノ權利ヲ持ツテ居ル、ソレハ何デ  
 アルカト云フト戸主カラシテ養ヘルル權利即チ戸主カラ云フト家族ヲ養フ義務ガ

アル、是ハ今日マデニ於テモ敢テ法律ノ明文ハアリマセヌケレドモ實際サウナツテ  
 居ツタヤウデアリマス、例ヘバ家族カ路頭ニ迷ツテ警察ノ厄介ニデモナルト云フヤ  
 ウナ場合ニ戸主ヲ探シテ戸主ニ渡スノガ本則トナツテ居ルヤウデアリマス、是ハ斯  
 ウナクテハ叶ハヌコトデ日本ノ相續ト云フモノハ一家一人相續テ家督相續人ト云  
 フノハ一人デアアル、家督相續ヲ致マシスルト云フト家ノ財産ハ殘ラズ其相續人ニ移  
 ルノガ本則デアアル、シテ見ルト云フト例ヘバ子ガ數人アルト云フヤウナ場合デモ惣  
 領一人ガ財産ヲ總テ讓受ケテ次男、三男等ハ特ニ遺言デモアリマセヌケレバ財産ヲ  
 分ケテ貰フコトハ出來ナイ、ソレ故ニ戸主ガ其家族ヲ養フ義務ガアルト云フコトニ  
 シテ置カネバナリマセヌ、

### 第三款 戸主ノ權利

戸主ハ家族ニ對シテ一定ノ權利ヲ持ツテ居ル、昔ハ生殺與奪ノ權ヲ持ツテ居ツタノ  
 ガ段々時勢ノ進化ニ伴ウテ戸主權ガ減シテ參リマシタ、維新後ニナリマシテハ戸主  
 權トハドシナモノデアアルカ甚ダ不明ニナツテ居ツタノデアリマス、新民法ニ於テハ  
 大凡時勢ヲ考ヘマシテ戸主ハ外ノチヨイシタ權利ハアリマスケレドモ是ハ各



事項ニ付テ定ツテ居ルコトヲ其事項ヲ説明致シマセスケレバ分ラヌコトデアリマヌカラ是ハ省キマス、唯極ク大キイ權利トシテ二ツノ權利ヲ持ツテ居ル、其一ツノ權利ハ家族ノ居所ヲ定ムル權利、今一ツノ權利ハ家族ノ婚姻又ハ養子縁組ニ付テ同意ヲ與フル權利デアルマス、

先ヅ第一ノ家族ノ居所ヲ定ムル權利カラ御話ヲ致シマスガ家族ハ必ず戸主ノ定メタ處ニ居ラナケレバナラス、通常ハ同ツ家ニ居ルノデス、戸主ガ許シマスレバ何處ニデモ行ケル、戸主ガ許サヌケレバ勝手ニ居所ヲ定ムルコトハ出來ナイ、併ナガラ此規定ヲ絶對規定ト致シマシテハ甚ダ束縛ニ過グル結果ニ爲ル、戸主ガ常ニ家族ノ利益ヲ計ツテサウシテ其居所ヲ定ムルト宜シイケレドモ戸主ハ必ず親トカ其他天然ノ愛情ヲ持ツテ居ル人ニ限リマセヌ、親デモ子ニ對シテ愛情ノ乏シイ者モアル、ソレ故ニ戸主ガ時トシテハ無理ヲ言フコトモナイトハ限ラヌ、家族ガドウシテモ戸主ノ定メタ處ニ居ルコトガ嫌ヤデアル、或ハソレガ自己ノ爲メニ非常ナ不利益デアルト云フコトヲ考ヘマシテ他ノ場所ニ居ル場合ニ於テハ制裁ガアル、戸主ハ其者ニ對シテハ扶養ノ義務ヲ免ルル、家族ガ戸主ノ指定シタ處ニ居ラヌケレバ其者ハ戸主ニ於テ養ハヌデモ宜イト云フコトニナル、ソレノミデナク尙ホ戸主ハ相當ノ期間ヲ定メテ

是非自分ノ指定シタル場所ニ歸レト云フコトガ出來ル、其期間内ニ歸ツテ來レバ宜シイガ若シ歸ツテ來ナケレバ戸主ハ其者ヲ離籍スルコトガ出來ル、即チ全ク家族デナクナツテ仕舞フ、尤モ此制裁ハ諳リ生涯ノ身分ニ關スルコトデアリマスカラ其家族ガ未成年デアアル間ハ離籍ハ出來ナイ、扶養ノ義務ハ免ルルコトハアリマスケレドモ離籍ハ出來ナイ、

第二ニ家族ノ婚姻又ハ養子縁組ニ付テ同意ヲ與フルノ權利、民法施行以前ニハ婚姻トカ養子縁組トカ云フコトハ寧ろ本人ノ仕事ト曰ハンヨリハ法律面ニ於テハ戸主ノ仕事デアツタ、戸主ガ届書ヲ出サヌケレバ法律上婚姻モ養子縁組モ成立シナイ、從テ戸主ノ同意ガナケレバ婚姻養子縁組ハ出來ヌ、ソレカラシテ實際ニハ隨分不便ヲ感シテ居ルコトガアルノデス、新民法ニ於テモ原則トシテハ矢張同様デ戸主ノ同意ヲ得ナケレバ婚姻養子縁組ハ出來ヌ、婚姻、養子縁組ハ新民法ハ固ヨリ本人ノ行爲トハ看テ居リマスケレドモ唯戸主ノ同意ヲ要スルト云フコトニナツテ居ル、併シ時トシテハ戸主ガ理由ナクシテ其同意ヲ拒ムコトガアル、例ヘバ仲ガ惡イト云フト唯故ナク反對スルト云フコトガアル、サウ云フ場合ニ於テハ矢張法律上婚姻ガ出來ナイ、養子縁組ガ出來ナイト云ツテハ餘リニ不便デアリマスカラソレデ強ヒテ婚姻ヲス



ル、養子縁組ヲスルト云フト制裁ヲ附シテアル、其制裁ハ戸主ガ離籍ヲ爲スコトガ出来ル、又他家ニ入ツタ場合ナラバ復籍ヲ拒ムコトガ出来ル、以上ヲ以テ戸主ノ權利ヲ説キ終ハリマシタ、此他ノ權利ノ著シイモノヲ申上ゲマスト云フト場合ニ依テ戸主ハ家族ノ後見人トナル、或ハ不完全ナル婚姻ナドニ付テ戸主カラ其婚姻ヲ取消スコトガ出来ル、其他種々ノ權利ガアリマスガソレ等ハ一々申上ゲマセス、

### 第三節 戸主權ノ喪失

戸主權喪失ノ原因ニハ法律行為ニ因テ戸主權ヲ失フ場合ト然ラサル場合トアル、法律行為ニ因テ戸主權ヲ失フ場合デモンレガ相續開始ノ原因ト爲ルコトガ多イ、相續開始ノ原因ト致シマシテハ相續編デ論ズベキコトデアリマスカラ此處デハ戸主權喪失ノ方カラ觀察シタ事柄ダケヲ御話致シマス、サウスルト云フト第一ガ隱居第二ガ入夫婚姻第三ガ廢家第四ガ絶家ト云フコトニ爲ル、隱居、入夫婚姻、廢家ハ皆法律行為ニ因ル戸主權ノ喪失ニ爲ル、

#### 第一款 隱居

民法施行以前ニハ段々ト隱居ト云フコトガ濫ニナツテ、昔ハ多少制限モアツタコトデアリマスケレドモ近年ニ及ンデハ願ヒサヘスレバ誰デモ隱居ガ出来ルト云フコトニナツテ居ツタ、所ガ隱居ト云フモノハ色色ノ必要カラ起ツテ來タモノデアリマセウケレドモ近世ノ隱居ハ主トシテ武家ノ勤ガ出来ナイ例ヘバ老年ニナツテ最早勤ガ出来ス、病氣デ以テ勤ガ出来ヌト云フノデ隱居ヲ致シテ相當ノ相續人ガアレバソレヲ本人トスルト云フコトガ最モ多カツタヤウデアリマス、要スルニ從來ハ戸主權ト云フモノガ随分大切ナ權利デアツタト同時ニ之ニ義務ガ附イテ居ル、其權利ヲ行ヒ義務ヲ盡スニ付テハ身體モ違者デナケレバナラヌ精神モ確デナケレバナラヌト云フ所カラ隱居ノ必要ガ起ツタモノデアル、成程場合ニ依テハ必要ナラザルニ唯早ク隱居ヲスルト云フヤウナ弊モ生ジテ居リマスケレドモ素ト起ツタトキニハサウ云フ必要ガアツタノデアラウト思フ、所ガ先刻カラモ御話ヲ致ス通り今日デハ戸主權ノ範圍ト云フモノモ餘程狭クナリ又義務ト云フモノモ徵兵ノ義務ハアルケレドモ戸主ノ義務デハナイ、從テ隱居ヲシナケレバナラヌト云フ必要ノ場合ハ今日ハ無イト云ツテ宜イ、ソコカラ致シマシテ隱居ノ制ハ廢スルガ宜シイト云フ説ガ段々出テ來ル、尤モ隱居ヲ全廢スベシト云フ論ハ唯不必要ト云フコトバカリデハナイ、多



少弊害ガアル、其弊害ト云フモノノ一ツハ人間ガ自分ノ身體ノ役ニ立ツ間ハ十分ニ働イテサウシテ詰リ有益ナル仕事ヲスル、經濟ノ上カラ言ヘハ國ノ富ヲ増加スルコトヲカメルト云フコトガナクテハ、文明ノ世ノ中ニハ國ガ進マヌノデアリマス、ソレヲマダ働ケル年齢デアリ體格デアリナガラ唯樂隱居ヲシタイ、樂ニ餘生ヲ送ラウト云フノデ隱居ヲスル者ガアル、此風習ト云フモノハ甚ダ嫌フベキ風習デアツテ、ドウカ一日モ早く此ノ如キ風習ヲナクナサスト云フト日本國ノ元氣ガ盛ニナラナイ、歐羅巴ナドデハ日本ノ隱居ト云フヤウナモノハ今日ハマルデアリマセヌ、昔カラ日本ノ隱居ノヤウナモノハナカツタ、幾ラ老年ニナツテモ身體サヘ確デアレバ若イ者ニ負ケズ勉強シテ居ル、ソレデナケレバ國ノ元氣ガ盛ニナツテ來ナイ、ソレカラ今一ツノ弊ハ隱居ニ因テ債權者ニ損害ヲ懸ケルト云フ弊ガアル、是ハ維新後隨分盛ニ行ハレテ居ル弊デアアル、負債ノアル者ガ隱居ヲ致シマシテ債權者ニ損ヲ懸ケルト云フコトガアル、尤モソレニ付テハ既ニ民法施行前カラ致シテ裁判例等デ隱居ヲ致シテモ其義務ヲ免レハシナイ、隱居シタ者ハ本人ニモ懸レルシ又其相續人ニモ懸レルト云フコトニナツテ居ル、ケレドモ茲ニ尙ホ一ツノ弊害ノアリマスノハ隱居ト云フモノハソツト届書ヲ出シマスレバ世間ニ知レナイ、届書ヲ出シテ隱居ヲシテ置キマシテ

而シテ世間ニハマダ矢張戸主デアアルガ如クニ見セテ置ク、ソウシテ隱居ノ際ニ財產ハ皆相續人ノ名義ニ致シマシテ自分ハ詰リ少シモ財產ヲ持タナイ<sup>カラ</sup>身體ト爲ル、而シテソレカラ負債ヲ起ス、其人ガ隱居ヲシナイ前ニハ相當ノ資産ガアツタカラト云ツテ人ガ金ヲ貸ス、期限ニ至ツテ拂ヘナイカラ強制施行ヲシテ見ルト財產ハイツシカ相續人ノ物ニナツテ隱居ハ財產ガナイ、其隱居ノ借リタ金ハ戸主ノ財產ヲ以テ返サスト云フコトハ出來ナイ、成程隱居ヲシナイデ矢張戸主デ居リナガラ類似ノ詐欺ガ出來ヌコトハアリマセヌガ隱居ニ因テハ不動産其他記名ノ有價證券ノ類ヲ除キマシテハ黙テ居ツテモ相續人ニ皆權利ガ移ツテ仕舞フ、ソレカラ記名ノモノト雖モ今度ノ新民法ナドデハ隱居ガ特ニ自分ノ財產トシテ殘シテ置キマセヌケレバ矢張財產ハ戸主ノモノニ爲ルト云フコトニ爲ツテ居ル、又サウナクテハ叶ハヌ、戸主ハ相當ノ義務ガアルノニ其戸主ハ財產ノ讓渡ヲ受ケズ名義タケノ讓渡デハ義務ガ盡サレナイ、ソレ故ニ原則トシテ戸主ニ財產ガ行クノデアアル、サウスルト知ラナイ間ニ隱居ノ財產ガ現在ノ戸主即チ相續人ニイク、ソレデ債權者ハマダ隱居ヲシタノヲ知ラナイカラ戸主デアルト思ツテ金ヲ貸ス、サウスルト貸シタ者ハ損ヲスル、サウ云フヤウナ弊害ガアツテ現ニ其詐欺ニ羅ツタ者ハ澤山アル、ソレ故ニ隱居ト云フモノハ必要



ガナクシテサウシテ此ノ如キ弊害ガアルモノデアラカラ斷然是ハ禁シタ方ガ宜イト云フノガ大分有力ナ人間ノ間ニ行ハルル意見デアル、去ナガラ私共ノ考ヘマシタ所デハ今或ハ必要ハナイカモ知レヌケレドモ、昔必要ガアツテ即チ慣習トナツタモノハ必要ガ無クナツタカラト云ツテ其慣習ノ方ハ直グニ已ンデ仕舞フモノデナイ、慣習上隠居ト云フコトガアツテ世人ガ多少ソレヲ便利トシテ居ル以上ハ能々ノ理由ガナケレバ法律デ之ヲ禁ズルト云フコトハ出來ナイ、唯理窟上最早必要ガナイト云ウテ現ニ慣習ノ存シテ居ルモノヲ廢スルト云フコトハ出來ナイ、ソレカラ弊害ハ成程多少アリマスケレドモ其弊害ハ法律デ以テ矯メルコトガ出來ル、弊害サヘ矯メタナラバ之ヲ存シ置イテモ差支ナカラウト云フノデ矢張存シ置クコトニ致シタ、尤モ舊民法ニモ既ニ認メテアツタガ唯規定ガ如何ニモ不完全デアツタ、即チ弊害ヲ防グト申シマスルノハ財産上ノコトハ夫々規定ガアリマシテ是ハ苟モ民法ガ出來ル以上ハ財産ノ上ノコトハ明確ニ爲リ債權者ノ權利ヲ保護スル道ハ總テ附キマスノデス、其委シイ御話ヲ致スニハ大分時ガ掛リ色々細カイ御話ヲセネバナリマセヌカラ今日ハ省キマスガ樂隠居ヲスルト云フ弊ヲ防グニ付キマシテハ隠居スル權利ヲ限ル、是ハ昔モ限ツテアツタノデスガ維新後別シテ崩レテ竟ニ其制限ト云フモノガ

無クナツタノデアリマスケレドモ年齢ニ拘ハラヌ隠居ヲ爲スト云フコトハドウシテモ認メラレス、新民法ニ於テハ年齢ヲ滿六十年以上ト云フコトニ致シタ、先ヅ日本ノ人デハ餘程丈夫ナ人デナケレバ六十ヲ越シテ青年ノ者ト同シヤウニ氣力ノ確デアルト云フ者ハナイ、成程七十ヲ越エテモマダ矍鑠タル人モアリマスガ是ハ非常ナ例外デアル、日本人ノ體格トシテハ六十マデ働ケレバ宜イトシナケレバナラスト云フノデ六十ヲ限ト致シマシタ、ソレカラ今一ツハ隠居ヲ致シマシテサウシテ後ノ相續人ガ不十分ナ相續人デアツテハ家ノ爲メニモ宜シクナイシ、ソレカラ又間接ニソレガ債權者ノ爲メニ不利益デアル、隠居ハ年ハ老ツテモ確乎シタ人デアルソレヲ信用シテ金ヲ貸シテ置イタ、所ガ例ヘバ幼年ノ子ガアル其他不完全ナ相續人デアルノニソレデ隠居シテ仕舞フト云フコトニナルト債權者ガ大ニ迷惑ヲ致ス、ソレ故ニ先ヅ以テ家督相續人ハ完全ノ能力ヲ持ツテ居ラナケレバナラスト云フコトニナツタ、「完全ノ能力」ト申シマスト前々回ニ説明ヲ致シマシタ、彼ノ行爲能力ニ缺クル所ガアツテハナラヌ、即チ未成年者ハイケナイ、ソレカラ禁治産者、準禁治産者デモイケナイ、ソレカラ人ノ妻デモイケナイ、此完全ノ能力ヲ有スル者ガ相續ノ單純承認ト云フコトヲシナケレバナラスト、是ガ矢張債權者保護ノ一ツノ方法ニ爲ツテ居ル、他ニモ澤山



方法ガアリマスケレドモ、此相續ノ單純承認ト云フコトハドウ云フコトデアルカト云フト委シイコトハ相續編デ申上ダマスガ、極ク簡單ニ説明ヲ致シマスト唯條件ナシニ、無條件デ相續ヲスルノデアル、今度ノ民法デハ限定承認ト云フコトヲ認メマシテ………限定承認ト云フノハ被相續人ノ資産ノアラム限り負債ヲ辨償スル、被相續人ノ資産ヲ以テ辨償ノ出來ナイモノハ假令相續人が自己ノ財産ヲ持テ居ツテモ其自己ノ財産デハ辨償セスト云フノデ相續ヲスルノハ限定承認、單純承認ハサウ云フ條件ヲ置カズシテ被相續人ノ資産ヲ以テ債務ヲ辨償シテモ足りナイト云フ場合ニハ自分ガ固有ノ財産ヲ持テ居レバソレヲ以テ辨償ヲスルト云フノデアル、斯様ニナツテ居リマスカラ債權者ノ爲メニ隱居ト云フコトガ不利益デアルト云フ場合ハ極メテ少イ、而シテマダ他ノ規定ガアリマスルニ因テ先ツ新法典ニ於テハ隱居ガ債權者ヲ害スルノ原因ト爲ルト云フコトハ萬ナカラウト思ヒマス、

是ガ隱居ニ關スル原則デアリマス、併ナガラ或場合ニハドウモ此ノ如キ難イ條件ヲ充スト云フコトハ出來ナイ、即チ戸主ガ病氣デアルトカ或ハ本家が斷絶セントスルノデ分家ノ方ハ隱居シテ本家ヲ相續スル、或ハ本家ガ一旦絶エテ居テ之ヲ絶ヤスコトハ遺憾デアルト云フノデ再興スル、其他已ムヲ得ザル場合ガ幾ラモアル、即チ戸主

ガ家政ヲ執ルコトガ出來ナイ、戸主トシテ十分ニ義務ヲ盡スコトガ出來ナイト云フ場合ガアル、如何ナル場合ヲ言フカト申シマスト例ヘバ其者が商人デアツテ商業上非常ナ失敗ヲシテ到底其者ノ名前デハ最早其商業ハ出來ナイト云フ位ニ失敗ヲシタ場合デアツタナラバ隨分已ムヲ得ザル事情ト言ハルルデアリマセウ、サウ云フ場合ニハ其者が隱居シテ息子が家ヲ興スト云フヤウナコトガ出來ル、併ナガラ此ノ如ク已ムヲ得ザル事由ガアルカ、ドウカト云フコトハ唯戸主ガ自分デ認メテサウシテ勝手ニ隱居スル譯ニハイカナイ、若シサウ云フコトデアツタナラバ法律ノ効能ハマラデ無クナツテ仕舞フ、ソレ故ニ裁判所ノ許可ヲ得ナケレバナラヌト云フコトニナツテ居ル、尙ホ此場合ニハ彼ノ完全ノ能力ヲ有スル家督相續人トカソレカラ「單純承認」トカ云フコトハ要リマセケレドモ、兎ニ角相續人が定ツタ上デナケレバ隱居ハ出來ナイ、ソレカラ今一ツ餘義ナイ場合ガアル、ソレハ何デアルカト云フト戸主ガ婚姻ニ因テ他家ニ入ル場合、ソレハ女戸主デモ宜シイデスガ、女戸主ハモツト容易ク隱居ガ出來ルヤウニナツテ居ルカラ實際ハ主モニ入夫トカ或ハ婿養子トカ云フ場合ニ適用ガアル、甲ノ家ノ戸主デアル者ガ乙ノ家ニ入夫ニ爲ツテ吳レ又ハ婿養子ニ爲ツテ吳レト言ハルルコトガアル、其場合ニ例ヘバ乙ノ家ハ立派ナ家デアル、ソレデ其



處ノ入夫ト爲リ培養子ト爲ルト云フコトガ却テ甲ノ家ニモ利益デアリ、即チ後ニ相  
當ナ相續人ヲ定メテ戸主ハ他家ニ這入タガ利益デアルト云フコトガ随分アル、其  
時ハ矢張裁判所ノ許可ヲ得マスレバ隱居シテサウシテ他家ニ入ルコトガ出來ルト  
云フコトニナツテ居ル、ソレカラ今一ツハ女戸主ノ場合、女戸主ト云フコトハ維新後  
已ムヲ得ズシテ認メテハアル、併シ是ハ實ニ已ムコトヲ得ザレバナリテ法律ノ希望  
スル所デハナイ、ソレ故ニ女戸主ガ無クナツテ男戸主ノ出來ルコトハ法律ハ寧ろ望  
ムノデス、故ニ若シ良イ相續人ガアツタラバ女戸主ハ年齢ニ拘ハラズ隱居ヲ爲ス  
コトガ出來ル、併シ年齢ニ付テハ例外ガ設ケテアルガ矢張完全ナ能力ヲ有スル家督  
相續人ガ相續ノ單純承認ヲシナケレバナラス、是ダケノ例外ガアリマシテ其他ノ場  
合ハ總テ初ニ説明ヲ致シマシタ難イ條件ガ必要デアル、

### 第一款 入夫婚姻

入夫婚姻ニ付キマシテハ先刻轉籍ノ所デ御話ヲ致シマシタガ是ハ女戸主ガ今マデ  
戸主デアツタガ入夫婚姻ガアリマス、ト云フト當然家族ト爲ツテ而シテ入夫ノ方ガ  
戸主ト爲ルト云フノガ本則デアル、ソレデスカラ戸主權喪失ノ一原因ト爲ル、此場合

ニ於テモ多少債權者ヲ害スヤウナコトガ有リ得マスルカラ隱居ノ場合ト同シヤウ  
ナコトガアリマス、

### 第三款 廢家

此廢家ト云フモノハ民法施行前ニハ容易ク認メラレテ居ツテ殆ト自由ニ出來ル事  
デアリマシタガ苟モ家族制ト云フモノヲ認メタ以上ハドウシテモ自由ニ廢家ヲ爲  
スコトヲ許ス譯ニハイカヌ、成程新ニ立テタ家……自分ノ立テタ家ナラバソレハ  
勝手ニ廢シテモ宜イ例ヘバ分家トカ其他新ニ一家ヲ創立致シマシタ場合デアルト  
云フト其家ハ廢シテモ宜シイ、其家ヲ廢シテ又本家ニ歸ル或ハ他家ニ養子ニ行クト  
カ嫁ニ爲ツテ行クトカ云フコトガ出來マスケレドモ他人ノ家ヲ相續シタ……他  
人ト云フノハ親族ニ非ズト云フ意味、デナイ、他人ト云フ意味デス……他人ノ  
家ヲ相續シタ者ガ相續ニ因テ財産ハ原則トシテ皆得ル、サウシテ置キナガラ其家ヲ  
廢シテ自分ハ他家ニ入ツテ仕舞フト云フ事ヲシテハ家督相續ノ趣意ガ通ラス、又其  
家モ大事ナ家ガ潰レテ仕舞ツテ不都合デアル、ソレ故ニ此家督相續ニ因テ戸主ト爲  
ツタ者ハ容易ク廢家ヲ爲スコトハ出來ナイ、唯本家相續例ヘバ分家ノ戸主ガ親ノ家



督ヲ相續シタ所デ本家ニ相續人が無イト云フ場合ニ、隱居シテ參レバ宜シイケレドモ後ニ相續人ト爲ルベキ人が無イ、サウ云フ場合ニハ已ムヲ得ヌカラ分家ハ寧ロ廢家シテ本家ヲ立テルト云フコトガ出來ル、ソレカラ一旦潰レタ本家ヲ興スノモ同シコトデアル、其他總テ正當ノ理由ガアレバ裁判所ノ許可ヲ得テ廢家ヲ爲スコトガ出來ル、總テ此等ノ場合ニ於テハ勝手ニハ出來ヌノデアル、若シ出來タナラバ或ハ濫ニ廢家ヲスルコトニ爲ルカモ知レマセヌカラ裁判所レ許可ヲ必要トシテ居ル、正當ノ理由ノ中ニハ例ヘバ斯ウ云フモノモ遣入ルデアラウト思フ、非常ナ貧乏ナ者デ誠ニ家ヲ立テテ行クコトガ困難デアル、然ルニ其者が他家ニ養子ニ參レバ其養家ハ富裕ナ家デアツテ自分モ十分ノ教育ヲ受ケ十分ニ安樂ニシテ暮シガ出來ル、サウシテ自分ノ家族モ矢張富裕安樂ナ暮シガ出來ルト云フ話ニナルカラ(獨身ナラバ尙更)自分ノ家ヲ廢シテモ養子ニ行カウト云フコトガアリ得ル、ソレヲ裁判所デ如何ニモ正當ナ理由ト認メレバ許シマス、

#### 第四款 絶家

絶家ト云フノハ詰リ家ニ戸主ガ無クナツテソレニ家督相續人ノ無イト云フ場合、其

場合ニハイツモ絶家ト云フコトニ爲ル、是ハ或ハ戸主ガ死デ後ニ子ガアレバ其子が必ズ相續ヲスルノデスガ子が無イ場合ニハ外ノ者ハ相續シナケレバナラヌト云フ義務ハアリマセヌカラ若シ誰モ相續スル者がナケレバ勢ヒ絶家ト爲ル、戸主ガ失踪致シマシタトキモ前回ニ申上ダタ通り失踪ハ死亡ニ準ズルカラ矢張同シコトデアル、ソレカラ戸主ガ例ヘバ外國ノ國籍ニ入ツタ、外國ニ歸化シタ場合ニハ外國人デハ日本ノ戸主ニ爲ル譯ニイキマセヌカラ當然戸主權ヲ失ヒマス、サウ云フ場合ニ家督相續人がナケレバ矢張絶家ト爲ル、

### 第三章 婚姻

婚姻ニ關シマシテハ目錄ニアリマスル通り第一節婚姻ノ成立、第二節婚姻ノ效力、第三節離婚、此三段ノコトヲ御話シナケレバナラヌ、

#### 第一節 婚姻ノ成立

婚姻ノ成立ニハ一定ノ條件ガ必要トナツテ居ル、民法施行前デモ矢張其條件ハ固ヨリアツタノデス、新民法ハ主モニ從來ノ慣習ヲバ明カニ致シタモノデアリマス、婚姻



成立ノ要件ハ實質上ノモノ即チ一定ノ有様ニ於ケル關係ガ存シテ居ラナケレバナ  
 ラヌ又ハ存シテ居ツテハナラヌト云フ事柄デアツテソレカラ第二ニハ形式上ノ要  
 件即チ如何ナル方式ヲ履ミ手續ヲ履マナケレバ法律上婚姻ガ成立シナイカト云フ  
 コト此二ツノ事柄ヲ學者ハ或ハ内部ノ要件ニ外部ノ要件ト申シマス、

### 第一款 實質上ノ要件

新民法ニ定メマシタル要件ガ都合六アル、一ハ年齢デアリマス、年齢ハ男子ガ滿十七  
 年、女子ガ滿十五年ニ達シマセヌト云フト有效ニ婚姻ヲ爲スコトハ出來ヌノデス、此  
 年齢ハ醫科大學ニ於テ調査ヲ致シマシタ結果日本人ノ發育ノ遲速ノ程度ヲ見マシ  
 テ又外國ノ例モ固ヨリ參酌シマシテ先ヅ醫學上是ヨリ若イ者ガ婚姻ヲシテハ必ス  
 害ガアルト云フ所デ其年齢ヲ定メタノデアル、民法施行前ニハ地方ニ依テ隨分是ヨ  
 リハ下ノ年齢デ婚姻ヲ爲スコト云フコトガアリマシタシ又法律上ニ於テハ何等ノ定  
 ガナイモノデスカラ慣例上ドンナ年少ノ者ノ婚姻ノ届出ガ參ツテモ戸籍簿ノ上ニ  
 於テハ矢張ソレヲ夫婦ト認メル、極端ノ例ヲ申上ゲマスルト云フトマルデ乳兒ガ或  
 人ノ妻ト爲ツテ居リ十歳前後ノ者ガ既ニ人ノ夫ト爲ツテ居ルヤウナコトガ戸籍上

ニ於テハ隨分アル、此等ノ事ニ付テハ地方ノ行政官廳カラ中央ノ行政官廳ニ毎度問  
 合セテ致シマシテ斯様ナルモノハ婚姻ト認メル譯ニイカナイカラ願出デテモ許可  
 スル限デハナカラウト云フコトヲ伺ヒマシタケレドモ中央政府ハソレニ對シテ今  
 日ハ結婚年齢ノ定ガナイカラ民法ガ出ルマデ仕方ガナイカラソレデモ登記シロト  
 云フコトニナツテ居ル、ソレ故ニ從來ハ實際婚姻ノ出來ヌ者デモ戸籍上ハ婚姻ヲ爲  
 シテ居ツタ、又實際ノ婚姻ト雖モ今度ノ民法ノ年齢ヨリ低イ年齢デ婚姻シテ居ル者  
 ガ幾ラモアル、ソレハ醫學上ノ調査ニ依テ確ニ有害デアルト云フコトヲ認メマシタ  
 カラソレデ此最低限ヲ置イタ、尤モ醫學上ノ點カラ申シタナラバ此年齢デモマダ低  
 イ、希望ヲ言ヒマシタナラバモツト年ノ長ジテカラ婚姻ヲスル方ガ望マシイノデア  
 リマスガ一家ノ都合其他デ法律上是ヨリ下ノ年齢デハ出來ヌト云フ年齢ノ最下限  
 ヲ定ムルニ付テハ醫者ノ希望通ノコトヲ規定スル譯ニハイカヌ、ドウアツテモ此下  
 ハ禁ジナケレハナラヌト云フ其極端ノ事柄ダケヲ法律ニ極メテ置クノデソレカラ  
 上ハ教育其他ノコトデ早婚ノ弊ヲ絶ソヨリ仕方ガナイ、歐羅巴ニ於テハ實際日本ナ  
 ドカラ較ベマスト云フト遅ク婚姻ヲ爲ス國ノ方ガ多イガソレ等ノ國ニ於テモ結婚  
 年齢ハ必ズ高クナツテ居ルトハ限ラヌ尤モ此十七年ト十五年ト云フノハ固ヨリ高



イ標準ノ方デハアリマセヌケレドモ歐羅巴ニ於テモモツト是ヨリ低イ標準ノ國ハ幾ラモアル、

第二ノ要件ハ重婚ナラザルコトヲ要ス、一人ニシテ二人以上ノ夫若クハ妻ト爲ルコトハナラヌト云フコトデアル、是モ荷モ文明國ニ於キマシテハ殆ド當然言フヲ俟タヌヤウナコトデアリマスガ、併シ不幸ニシテドンナ文明國ニ於テモ此重婚ト云フコトハ時々アリマス、惡意デ重婚ヲ致シマスレバ固ヨリ刑法デ制裁モ受ケナケレバナラヌコトデアリマスガ、時トシテハ惡意デナク物ノ間違カラ事實上ノ重婚ト云フモノモ随分アル、例ヘバ前ノ配偶者ガ既ニ死亡シタト思ツテ更ニ婚姻ヲ致シマス、所ガソレガ間違デマダ前ノ配偶者ガ死亡シテ居ラヌト云フヤウナ場合ニハ矢張是ハ事實上重婚デアツテ法律上其婚姻ト云フモノハ成立スルコトハ出来ナイ、

第三ノ要件ハ女子ガ前婚ガ無クナリマシテ……前婚ノ無クナルト云フコトハ夫カ死ヌル、離婚ヲスル或ハ前ノ婚姻カ取消サレタ、此婚姻ノ取消ト云フコトハ後ニ一寸説明ヲ致サウト思ヒマスガ婚姻ガ法律上ノ條件ヲ充タシテ居リマセヌケレバ其婚姻ハ裁判所ニ訴ヘテ取消スコトガ出来ル、其取消シマシタル後デ一定ノ期間ヲ經過シナケレバ再婚ヲ爲スコトハ出来ヌ、一定ノ期間ト云フノハ原則トシマシテハ前

婚ガ無クナツテカラ六ヶ月デアル、尤モ前婚ノ間ニ既ニ懐胎ヲシテ居ツタ者ハ前ノ婚姻ガ解ケテカラ分娩ヲ致シマスト分娩後ハ何時デモ再婚ガ出来ル、例ヘバ離婚ノ後一ヶ月ニシテ前ノ夫ノ子ガ生マレタナラバソレカラ後デアレバ假令六ヶ月ヲ經ズトモ婚姻ヲシテ差支ガナイ、此條件ハ是ハ沿革上ハ色々理由ガアル、日本ナドデモ昔ノ彼ノ大寶律ナドニ夫ガ死シテカラ一年內即チ夫ノ喪ニ居ル間ニ再婚ヲ致スト云フト罰セラレタ、外國デモ多少類似ノ規定ガアリマシテ此條件ノ歐羅巴ニ於テ始メテ生レタルトキハ或ハ倫理上ノ理由デアツタカモ知レヌ、夫ノ死ダ場合ニマダ死デ時ノ經タヌノニ直キニ再婚ヲスルト云フコトハ甚ダ倫理ニ悖ルト云フヤウナ考カラ元ハ起ツタモノノヤウニ見エマスケレドモ其趣意ヨリモ寧ロ胤ヲ紊ルコトヲ氣遣フト云フコトニ傾イテ來タノデス、前婚ニ於テ懐胎ヲシテ居ツタ者ガ分娩ヲシナイ内ニ再婚ヲ致シマスルト其子ハ先夫ノ子デアアルカ後夫ノ子デアアルカ分ラスト云フコトガアル、ソレガ爲メ先夫ノ子ガ後夫ノ子トシテ相續ヲ致シ、後夫ノ子ガ先夫ノ子トシテ後夫ノ相續ヲ致サヌコトガアルト管ニ系統ヲ紊ルノミナラズ財産上ニ於テ容易ナラス關係ヲ惹起ス、ソレヲ避クル爲メニ、再婚ヲ早クサセヌケレバ弊害ハ起ラヌト云フノデ前婚ノ時カラ一定ノ期間ヲ經ヌケレバ婚姻ガ出来ヌト云フコト



ニナツタノデ、先刻申上ダタ例外即チ分娩ノ後ハ差支ナイト云フノハ其處カラ出テ  
 來ルノデス、六個月ト云フノハ其點カラ言フト可ナリ長イヤウデアリマス、一寸素人  
 考デハ四個月位デモ宜クハナイカト思ヘマスガ、極ク安全ノ期間ハ是ダケ必要デア  
 ルト云フコトデ六個月ト云フコトニナツタノデス、  
 第四ノ要件ハ姦通ニ因テ離婚セラシ又ハ刑罰ヲ受ケマシタ者ハ其相姦者即チ相手  
 ト婚姻ヲスルコトハ出來ナイト云フ規定デアル、例ヘバ甲カ乙ノ妻デアル、サウシテ  
 ソレガ丙ナル男子ト通ジタ、其事ガ發覺シテ其理由ニ因テ離婚ノ申渡ヲ受ケ又ハ刑  
 罰ヲ受ケタナラバ、其甲ナル者ハ生涯丙ト云フ者ト婚姻ヲ爲スコトハ出來ナイ、尙ホ  
 他ノ場合ヲ申上ゲマスルト、今ノ場合ニ乙即チ夫ガ他ノ丙ト云フ男子ノ妻ナル丁ト  
 云フ者ト通ジテ、而シテ處刑ヲ受ケマシタ、所デ其乙ガ其原因ニ因テ離婚ノ請求ヲ受  
 ケルト云フコトモアリマス、離婚ノ請求ヲ受ケマセヌデモ刑ノ宣告ヲ受ケレハソレ  
 デ矢張茲ニ謂フ所ノ姦通ト云フモノガ成立致シマスカラ其丁ナル者ガ後ニ甲ノ死  
 亡等ニ因テ夫ノ無キ女トナツテモ其者ト、……………ソレカラ丙ナル者ガ離婚其他ノ原  
 因ニ因テ乙ノ妻デナイヤウニナツタト云フコトガアツテモ乙ナル者ト丁ナル者ト  
 婚姻ヲスルコトハ出來ナイ、要スルニ姦通ニ因テ離婚又ハ刑ノ宣告ヲ受ケマシタ者

ハ男子デモ女子デモ其相手方ト婚姻ヲ爲スコトハ出來ナイ、此規則ノ出來マシタ理  
 由ハ殆ト説明ヲ要セヌデアラウト思ヒマスガ、姦通ト云フコトハ法律ノ最モ嫌ム所  
 デアツテソレガ爲メニ刑罰モ設ケテアツテ離婚モ許ス位ナコトデアリマスカラ、其  
 結果現在ノ夫婦ノ關係ガ解ケルカ、或ハ其結果デナイニモシロ、其後他ノ者トノ夫婦  
 ノ關係ガ解ケタノヲ幸ニシテ、而シテ既ニ法律ノ禁スル所爲ガアツテ制裁ヲ受ケテ  
 居ルノニ其所爲ト同シヤウナコトヲ繼續スル爲メニ互ニ婚姻スルト云フコトハ法  
 律ハ認ムルコトガ出來ナイ、後日ノ行爲ハ法律ノ眼カラ見ルト不法ナコトデハナイ  
 ガ併シ其不法ナコトト同シヤウナ欲望ヲ達セシムルコトヲ法律ガ認ムル譯ニハイ  
 カス、即チ初ガ不法ナル事柄デアツタノデスカラ其關係ヲ後ニナツテ繼續スルコト  
 ハ法律ガ矢張禁ズル、尙實際ノ弊害カラ申シマスト姦通ノ爲メニ離婚トナリ若クハ  
 刑ノ宣告ヲ受ケタト云フコトハ劣等ノ人種ノ爲メニハ却テ幸デアル、其爲メニ場合  
 ニ依テハ夫婦ノ關係ガ絶エマシテソレデ其夫婦ノ關係ノ絶エタ結果自分ノ欲スル  
 所ノ男子若クハ女子ト表向夫婦ト爲ルコトガ出來ルト云フコトニナツテ姦通ヲ獎  
 勵スルト云フノハ少シ言過ぎカハ知レマセスケレドモ諍リ不法ノ欲望ヲ滿スコト  
 ハ幾分カ是デ助ケルコトニ爲ル、サウ云フコトハ甚ダ風俗ノ上ニ於テモ宜シクナシ



法律ニ於テ一旦禁シタ以上ハ法律ノ制裁ノ眼カラ見テモ甚ダ不都合デアアル、表向制裁ヲ加ヘタノデ却テ犯罪人ノ幸福ニ爲ルト云フコトデハ不都合デアリマスカラソレデ之ヲ禁シタノデアリマス、

第五ノ要件ハ親族相婚ヲ許サヌト云フコトデアアル、親族間ニ於テ婚姻ヲ爲スト云フコトハ是ハ隨分未開ノ國ニ於テハ許シ若クハ命ジテ居ル法律サヘモアル、親族間ニ於テ婚姻ヲシナケレバ罰スルト云フ位ノ奇妙ナ法律ノ存シテ居ル所モアリマスガ文明國ニ於テハ一般ニ親族相婚ハ或範圍ニ於テ禁シテアルノデス、支那ノ如ク親族相婚ト云フコトハ絶對ニ禁シテ居ル例モアリマスガ是ハ中々實際ニ行ハレヌコトデアツテ又ソレ程ノ必要ハ無イデアリマセウ、併ナガラ近イ親類ニ至ツテハ其婚姻ヲ禁ズルト云フコトハ殆ト文明國ノ一般ノ法則デ東西申合ヘセズシテ自ラ其風俗ノ合シテ居ルノハ是ハ自然ノ道理ニ副ツテ居リ人類ノ自然ノ必要ニ應シテ居ルコトダラウト考ヘマス、其理由ハ二ツアル、一ツハ生理上近親間ノ婚姻ハ宜シクナイ、惡イ子ガ出來ルト云フコトハ殆ト今日デハ一般ニ認メラレテ居ル事柄ノヤウデアリマス、是ハ經驗上知レタコトデアリマスカラ、餘程前カラ知レテ居ツテ自然ト有識者ガ之ヲ禁シナケレバナラスト云フコトヲ考ヘタノデアアル、今一ツノ理由ハ是ハ風俗

上ノ理由デ近親ハ通常一緒ニ生活シテ居ル、又ハ全ク一緒ニ生活セヌニシテモ非常ニ親シク交際ヲシテ居ル、此間デ婚姻ヲ許スト云フコトニナリマス、ト必ズ風俗ヲ紊ル行ヒガ多カラウ、即チサウ云フコトノアツタトキニ公然婚姻ヲスレバソレガ隠レテ仕舞フト云フヤウナコトデアリマス、トドウシテモサウ云フコトガ多クナル虞ガアル、ソレ故ニ血ハ續キマセヌデモ極ク近イ親類ノ間デハ矢張婚姻ヲ禁シテ居ル、是ハ日本ノミナラズ西洋デモ禁シテ居ル血ノ續イタ者ノ間ハ第一ノ理由モ當嵌リマスガ血ノ續カヌ者ニハ唯第二ノ理由シカナイ、如何ナル範圍ニ於テ之ヲ禁スルカト云フコトハ各國多少違ツテ居リマス、併ナガラ日本ノ民法施行前ニ既ニ慣習トナツテ居ツタ所ノ範圍ハ矢張外國ノ最モ多キ例ニ近イノデ、詰リ是ガ適度ノ範圍デアラウト思ハレル、從テ新民法ニ於テハ其慣習ヲ其儘採用致シタノデアアル、日本デモ隨分地方ニ依テハ昔ハ是ト異ツタ範圍ニ於テ婚姻ヲ許シテ居ツタ例モアリマスケレドモ、維新後サウ云フノハ認メナクナツテ民法施行前ニ於テハ日本全國一般ニ法律ノ認メテ居ル所ノ範圍ト云フモノガ定ツテ居ツタノデス、即チ直系血族、直系ト申スト前ニ説明致シタ通り親祖父母、曾祖父母、高祖父母、下ハ子、孫、曾孫、玄孫等デアアル、是ハ幾ラ遠クナツテモ決シテ婚姻ヲ許シマセヌ、ソレカラ傍系ニ於テハ三親等内ニ於テ



ハ婚姻ヲ許サナイ例ハ叔姪間ニ於テハ婚姻ヲ許サス、詰リ傍系ノ三親等ト云フト伯父、甥、伯母、姪ノ外ナイ、ソコマデハ婚姻ガ出来ナイ、此血族ト申ス中ニハ前ニ説明致シマシタ通り人爲ノ血族モ這入ツテ居ルノデス、即チ養子關係例ハ父ガ養父デアール、サウスレバ其養父トハ婚姻ガ出来ナイ、養祖父トモ婚姻ガ出来ナイ、傍系ニ於テモ若シ法律ニ特別ノ規定ガナケレバ同ジ理窟デ養父ノ孫ニ當ル姪、養父ノ子ニ當ル兄弟、養父ノ兄弟ナル伯叔ノ關係ノアル者トハ婚姻ガ出来ヌ筈デアアル、所ガ是ハ血統ノ續イテ居ル者デナイノデアリマシテ、養子ガ家女ト婚姻ガ出来ナイ又ハ其家カラ出タ所ノ即チ養父ノ孫ニ當ル所ノ娘ト婚姻ガ出来ナイ、養父ノ妹ト婚姻ガ出来ヌト云フト、實際困ル場合ガ大變アル、ソレデ民法施行前ニ此事ハ毎度問題ニナリマシテ内務省、司法省ニ各地方カラ伺等ガ出テ居ル件數ハ實ニ枚擧ニ遑アラヌ程デス、初ハ理窟一片デ許サスト云フコトデアリマシタガ實際困ル場合ガ幾ラモアル、ソレ故ニ後ニハ原則トシテハ出来ヌノデアアル、ケレドモ他家ノ養女トシテ入レルナラバ特別ノ場合ニハ許スト云フコトニナツタ、所ガ特別ノ理由アルモノトハ初ノ定メデアツタノデスケレドモ理窟ヲ附ケレバ皆理窟ガアルノデ、遂ニ他家ノ養女分ト云フコトハ實際ハ形式ニ過ギヌノデ戸籍面ヲ甲ノ家ノ娘ヲ乙ノ家ノ娘ト云フコトニシテ直グ

ニ嫁ニ貰フ、サウ云フコトニナツテ年來來ツテ居ル、新民法ヲ制定スルニ方リマシテハ此實際ノ有様ト云フモノヲ認メナイト云フ譯ニハイクマイ、又認メテエライ弊ノアルモノトハ思ハレヌ、サウシテ實際ハ便利ノコトガ多イ、例ハ姉ニ婿養子ガアル、其姉ガ不幸ニシテ没シタ、幸ヒ年頃ノ妹ガアル、ソレヲ姉婿ノ妻トスルト此位都合ノ好イコトハナイ、所ガ舊法ダイケバ其二番娘ヲ他家ノ養女トシテ貰受ケルト云フコトニ爲ル、是ハ虛式ニ過ギズシテ虛式デアルト云フコトハ世間一般ニ認メテ居ルカラソレヲ將來ニ向ツテ矢張必要デアルトスルノハ無用ノ手續デアアル、加之理窟ニ合ナツテ居ル虛式ナラバソレモ宜イケレドモ理窟ニモ合ハナイ虛式デアアル、ナゼカト云フト、茲ニ實ノ兄妹ガアル、其場合ニ其妹ハ前ニ他家ノ養女トナツタ、ソレデ今日他家カラ兄ノ嫁トシテ歸ツテ來ルコトガ出来ルカト云フト、是ハ無論出来ヌ、實ノ妹ハ其家ニ居ラウガ他家ニ居ラウガ婚姻ハ出来ナイ、養子ノ場合ニ養家ノ妹ト婚姻ガ出来ヌノハナゼカト云フト、兄妹ノ關係ガアルカト云フノデアアル、併ナガラ養家ノ妹ガ他家ニ參リマシテモ戸籍上兄妹ノ關係ガ絶エルカト云フト、決シテ絶エナイ、恰モ實ノ妹ガ他家ノ養女トナツタト云ウテ法律上ニ於テハ實ノ兄妹婚姻スルコトガ出来ナイト同ジ理窟デナケレバナラス、故ニソレガ婚姻ヲスルトキダケ他家ノ養女ト



ナツテ居レバ宜イト云フコトハ理窟ニ合ハズ又虛式デアラナラバ法律上明カニ認メタ方ガ宜カラウト云フノデ、養子ノ關係ニ付テハ兄弟ノ關係デアラウトモ伯叔若クハ甥姪ノ關係デアラウトモ總テ婚姻ヲ許シ其家ノ籍ニ在ル者デアラウトモ他家ノ籍ニ在ル者デアラウトモソレハ擇バスト云フコトニナツタノデス尙養親子ニ付キマシテハ前ニ説明致シマシタ所ニ據ルト養子ガ離縁ニナリマスレバ養親子ノ關係ハ絶ユルト云フコトニナツテ居ル併ナガラ婚姻ノ點カラ見マシテハ之ヲ他人ト看テ現ニ養父デアツタ者ト養女デアツタ者ト婚スルト云フコトハドウシテモ許ス譯ニイカヌ之ヲ許シタナラバ非常ニ倫理ニ戾ルコトガ起ルニ相違ナイ養父ガ養女ヲ妻ニシヤウト思ヘバ協議上離縁ヲシテ更ニ嫁トシテ貫ヘハ宜イト云フコトニナルカラ是ハ非常ニ倫理ヲ紊ルコトニナルカラソレデ養親子間ニ於テハ離縁ノ後タリトモ婚姻ハ許サヌソレデ此事ハ養子ト養親即養父若クハ養母トノ間ノミナラズ其又直系尊屬又ハ直系卑屬即チ養祖父ト養女若クハ養祖母ト養子ト云フモノ或ハ養父ガ養子ノ子ト又ハ養母ガ養子ノ子ト云フモノト婚姻スルト云フコトモ是モ同一ノ理窟デ以テ許スコトハ出來ヌ假令是ハ離縁ヲシテモイクナイソレデ總テ養親子間ニ於テハ其一方ト他ノ一方若クハ他ノ一方ノ直系血族養親ニアツテハ直系

尊屬養子ノ方ニアツテハ直系卑屬ト婚姻ハ出來ヌト云フコトニナツテ居ル、右ハ親族中ノ血族ノ御話デアリマスガ今度ハ姻族ノ御話ヲ致シマス姻族ハ前申上ダマシタ通り配偶者ノ親族デアル法律ノ認メテ居ル姻族ハ三親等ヨリ遠クニハナイ所デ直系ノ姻族トナリマスト云フト是ハ矢張婚姻ヲ許サヌ血統ハ續イテモ何モ居リマセヌケレドモ自分ノ妻ノ母親タリシ者又ハ其夫ノ父或ハ自分ノ妻ノ娘或ハ自分ノ夫ノ息子ト云フ者ト婚姻ヲスルコトハ出來ナイ是ハ先刻養親子間ニ付テ申上ダタト畧同様ナ理窟デアツテ妻ノ親ハ殆ド自己ノ親ノ如クデアル夫ノ親ハ自己ノ親ノ如クニ事ヘルノガ日本ノ慣習デアル自分ノ妻ノ子若クハ夫ノ先妻ノ子ナドト云フモノハ是ハ自分ノ子同様ノ者デアルソレト婚姻ヲスルコトハ倫理ニ悖リマスカラソレデ直系姻族ノ間ニ婚姻ヲ禁ズル而シテ是ハ姻族關係ノ續イテ居ル間バカリデナイ離婚ニ因テ其婚姻關係ガ消エルトシテモ其他ノ原因デ婚姻關係ガ消エテ他ノ點ニ於テハ他人ト爲ツテカラデモ婚姻ハ出來ナイサウシテ置キマセヌト例ヘバ夫ノ死ダ後其妻ガ自分ノ舅即チ夫ノ父ト婚姻ヲシヤウトカ又ハ夫ノ先妻ノ子ト婚姻ヲシヤウト思ヒマスサウスルト云フト是ハ實家ニ歸リマシテ更ニ今度ハ嫁ト爲テ來ルコトガ出來ル斯ウ云フコトニナツテ來ル或ハ夫ガ妻ヲ離別致シマス其



離別ノ原因ハドウ云フ事實デモ宜イガ離別ヲ致シマス、サウシテ夫ト他人ト爲ツタ、從テ夫ノ親族トハ他人トナツタカラト云フノデ、今度夫カラ離別サレタル妻ガ夫ノ父ノ妻ト爲リ、夫ノ子ノ妻ト爲ルト云フヤウナコトハ法律上決シテ出來ナイ、尙ホ此事タルヤ矢張養子關係ニ付テモ同様デアル、即チ養親トソレカラ養子ノ配偶者デアリシ者トハ婚姻ガ出來ナイ、ソレカラ養子ト養母タリシ者トハ婚姻ヲ爲スコトガ出來ナイ、假令養母デアツタ者ガ離婚ヲシテカラデモ養子タリシ者ト婚姻スルコトハ出來ナイ、ソレカラ今度ハ養親ト養子關係ヲ絶チマシテソレカラ後ニ其養母タリシ者ト婚姻ヲ爲スコトヲ得ルト云フコトハ矢張倫理ニ悖ルカラ出來ナイ、此ノ如キ規定ト云フモノハ皆初ニ申上ダタニツノ理由ノ一ツニ據ツテ居ルモノデアアル、第六ノ要件ハ是ハ父母ノ同意ト云フコトデアアル、民法施行前ニハ戶主サヘ承知致シマス、ト婚姻ハ勝手ニ出來タ、慣習上父母ノ在ル者デ而シテ其父母ハ一緒ニ居ルトカ又ハ近クニ居ツテ其意思ヲ問フコトガ出來ル場合デアツタナラバ其意思ヲ問ハズシテ婚姻ヲ爲スト云フノハ徳義ヲ貴ビ倫理ヲ重ズルト云フ人ハシナイケレドモ、法律上カラ言フト戶主ノ同意サヘアレバ之ガ出來ル、又場合ニ依テ父母ノ同意ヲ得スシテ戶主ダケノ同意デ婚姻ヲスルコトモ決シテ無イデハナイ、所ガ新民法ニ於キマ

シテハドウモ戶主ノ同意ダケデハイカス、必ズ父母ノ同意ヲ要スルト云フコトニ致シマシタ、其理由ハ申スマデモナイコトデ、第一ニハ父母ト云フモノハ子ニ對シテハ相當ナル權力ヲ持ツテ居ルモノデアアル、ソレ故ニ其子ガ生涯ノ一大事タル所ノ婚姻ヲ爲スト云フニ當ツテ父母ノ意見ニ從ハナクテモ宜シイト云フコトハ倫理ニ悖ル、而シテサウ云フコトヲ法律ガ認メルト云フコトハ公益ニ反スル、殊ニ法律ノ結果カラ致シマシテ子ノ妻ハ親ノ一等姻族、子ノ夫モ亦親ノ一等姻族、ソレ等ノ姻族關係ヲ生シ殊ニ甚シイノハ其夫ト妻トノ間ニ出來タ子ハ父母ノ孫デアアル、サウ云フ血族關係又ハ姻族關係ガ生ズル、之ガ父母ノ同意ガナクテ出來ルト云フノハ穩當デナイト云フ所カラ、此規定ガ出來マシタノデ、是ハ必ズシモ西洋ニ倣ツタノデハナイケレドモ西洋ニモ大抵皆アル、是マテ日本ハ餘リ法律ト云フコトヲ噓シク言ハヌデ道德ト云フコトヲ噓シク言ツタカラ、サウ云フコトハ道德問題ニ任シテ居ツタガ、民法ト云フ法典ガ出來マシタ以上ハ道德問題ニノミ一任シテ置クコトハ出來ヌ、唯父母ノ同意ヲ必要トスル範圍ニ於テ各國ノ法律規定ガ違ツテ居リ、又人人ノ考ガ違フノデス、例ヘバ五十二爲ル者ニ七十二爲ル親ガアル、其場合ニ無論親ノ意見ヲ問フコトハ當リ前デアアルガ、法律上之ヲ必要トスルト親ガ不同意ヲ言フト婚姻ヲスルコトガ出來



ナイガ之ヲ必要トスルト云フ説モ隨分立ツケレドモ婚姻ト云フ事柄ハ固ヨリ大切ナ事柄デアツテ法律ノ眼カラ見レバ必要ナコトデアアル然ルニ十分ノ理由ナクシテ親ガ許サヌト云フコトモアラウシ又親子仲ノ悪イ者ハ何デモ子カラ請求スルコトハ親ガ拒ムト云フコトモアルソレデハ生涯婚姻ガ出來ヌヤウナコトガアラウト云フノデ外國デハ未成年者ニ限ツテ父母ノ同意ヲ得ルコトヲ要スルト云フ例ガ近來多クアルケレドモ未成年者ニ限ツテ父母ノ同意ヲ得ルコトヲ要スルトスルハ早ヤ過ギルカラモウ少シ高イ年齢ノ限ヲ附シタ方ガ宜カラウト云フノデ法典調査會ニ於テモ此點ハ議論ガアツテ竟ニ極ツタノハ男子ガ三十歳女子ガ二十五歳是マデハ父母ノ同意ガナケレバ法律上婚姻スルコトガ出來ナイ其以上ハ道德上ハ父母ノ同意ヲ得ナケレバナラヌガ法律上ハ之ヲ必要トシナイト云フコトニナツタノデアリマス斯ウ云フ例ハ外ニモアル男子ト女子ト年齢ノ違ヒマシタノハ要スルニ不幸ニシテ親子不和デアルカ或ハ大變ニ他カラ見テハ良偶デアルト思ツテモ親ガ何カノ理由デ嫌フ例ヘバ其人ノ性質ハ良イノデアアルケレドモ資産ガ無イト云フヤウナコトデ嫌フ或ハ他ニソレヨリ金持ノ娘ガアルカラ其方ヲ貰ヒタイト云フケレドモ子ガ嫌フ所カラ外ノ者ト婚姻スルコトハ許サヌト云フコトガ不幸ニシテアルサウ云

フヤウナ場合ニ何歳マデハ婚姻ヲシズニ居ツテ宜カラウカ先ヅ男子ハ三十女子ハ二十五ト云フノガ日本ナドデハ婚期ノ極端デアラウト思フ苟モ妻ヲ持タウト云フ者ハ三十位マデハ待テル夫ヲ持タウト云フ者ハ二十五位マデハ待テル所ガ之ヲ過ギテハ婚期ヲ失シテ到底婚姻ガ出來ヌト云フコトガアラウカラソレデ此年齢ヲ超セハ獨斷デ婚姻ヲシテモ宜シイトナツタノデアアルケレドモ多クハ其間ニ父母ガ死デ仕舞フカ或ハ子ノ方デ諦メルデゴザイマセウソレヲ諦メナケレバ仕方ガナイト云フノデ此制限ヲ設ケタノデゴザイマス

以上ガ婚姻ノ實質上ノ要件デアアル此要件ヲ缺キマシタナラバドウ云フ制裁ガアルカト云フトソレハ取消ト云フモノデアアル理論カラ申シマシタナラハ此等ノ場合ハ多クハ公益ニ反スルコトデアアルカラ當然無効トシタラ宜カラウト云フ考ガ起ル所ガ之ヲ當然無効ト致シマスルト非常ニ困ルコトガ出來ル其間ニ子ガ出來ルト其子カ皆私生子ニ爲ル表面上戸籍ノ上デハ夫婦デアアル者ノ間ニ出來タ子デアアルカラソレガ嫡出子ニナレヌト云フコトデハ子ノ爲メニ非常ナ不利益デアアル故ニ外國デハ此場合ニ於キマシテハ子ハ矢張嫡出子デアルト云フコトニ多クナツテ居ルソレノミナラズ夫婦ハ財産ヲ一ツニシテソレデ生活ヲシテ居ツタノガ婚姻ガ無効デアアル



ト云フコトユナルト其財産上ノ關係ヲ舊トニ復サナケレバナラヌ、若シ事實上數年ノ間此婚姻ガ續イテ居ツタナラバ其間ニハ種々財産上ニ變化ヲ來シテ居ル、ソレヲ皆舊トニ復サネバナラヌト云フコトデハ舊ニ夫婦ノ間ニ面倒ナ問題ガ起ルノミデナク、第三者ニモ少カラヌ關係ヲ生ジ即チ第三者ハ戶籍上ニモ届ケテアルカラ法律上正當ナル夫婦デアラウト思ツテ、其間ノ財産關係ヲ第三者ハ正當ト思ツテ是ト取引ヲシ、數年ノ後若クハ十數年ノ後ニナツテ無効デアルト云フコトゾ其法律行爲ガ無効デアルト云フコトデハ第三者ノ迷惑ハ言フマデモナイ、ソレゾ法律ハ此等ノ場合ハ當然無効トハセズ、唯取消スコトガ出來ル、其取消ニ因テ將來ニ向テ夫婦ヲ無クナル、併ナガラ從來ハ夫婦デアツタト認メルノデアル、從テ財産ノ關係モソレニ依テ定メルコトデアリマス、カラ實際ノ弊害モナカラウト云フノデ、取消ト云フコトニナツテ居ル、外國デモ實際ノ必要上カラサウナツテ居ル、唯マルデ無効ト申スノハ當事者雙方ニ意思ノナイ場合デアル、婚姻ハ從來ハ甚ダ曖昧デアリマスケレドモ民法ガ出來マシテカラハ夫婦間ノ行爲デアツテ夫ト妻トノ意思カラ成立シ、ソレニ戶主ナリ父母ナリガ同意ヲ與ヘテ始メテ婚姻ガ出來ル、從來ノ婚姻ハ往々ニシテ本人ハ知ラナイデ親ト親トガ相談シテ、戶籍面ダケ夫婦ニシテアツタコトモ澤山アツタ、ケレ

ドモ是ハ民法施行後ハ決シテ許サヌノデアリマス、

## 第二款 形式上ノ要件

婚姻ノ形式ハ多ク非常ニ込入ツタモノニナツテ居ル、最モ普通ナノハ婚姻ノ時期ヲ公告スル、即チ夫ノアル者、妻ノアル者ハ婚姻ガ出來ヌ、或ハ年齢ガ足ラヌトカ、親族間ノ婚姻デアルトカ又ハ父母ノ同意ガナイトカ、此等ノコトノ無イト云フコトヲ明カニスル爲メニ公告ヲシテ一定ノ期間待ツテ居ル、一遍ノ公告デハイカスト云フノデ二度モ三度モ公告ヲスルト云フコトニナツテ居ル、ソレカラ儀式ノ方ヲ申スト西洋デハ今日ハ多ク戶籍吏ノ前ニ出テ式ヲ舉ゲル、ソレニハ一定ノ言葉ナドガ法律ヲ極ツテ居リマス、又國ニ依テハ寺院デ式ヲ舉ゲルノモアリマス、ガ是ハ今ノ戶籍吏ノ前デヤル婚姻ヨリマダムヅカシイ、日本ニ於テハ此ノ如キコトハ從來慣習ニ無イ、此從來ノ慣習ニ無イモノヲ今遽ニ採用スルコトハ出來ヌ、併ナガラ日本ノ國柄デハソレ所デハナイ、即チ事實上ノ婚姻ヲ爲シテ數月乃至數年ヲ經テ始メテ届出ニ依テ夫婦ト爲リ其前ハ夫婦デナイ、ソレハ必ズ大抵ノ人ハ知ツテ居ル筈デス、ガ併シ實際ノ慣習ハ今申上ゲル通デアツタ、甚シイノハ立派ナ身分ノアル人デ數年届ヲシナイデー



方ガ死亡シテ其子供ノ處置ニ困ルガドウシタラ宜カラウト云フヤウナ相談ヲ受ケルコトガアル、是ハ不都合デアツテ婚姻ニ關スル慣習ガ非常ニ亂レテ居ツタモノト謂ハナケレバナラス、決シテ昔ハサウ云フ風デナカッタノデアアル、婚姻ト云フモノハ實際ニ於テモ容易ナラヌコトデアアルガ法律上ニ於テモ容易ナラヌコトゾ是ヨリ段々御話ヲ致シマスルガ婚姻ノ效力ト云フモノハ大切ナモノデアアル、即チ法律上ニ於テモ亦社會上ニ於テモ重大ナル行爲デアツテ、今申上グルガ如ク之ヲ輕々ニシテハ詰リ婚姻ト云フモノガ成立シタカ否カ殆下分ラヌ、事實上ニ於テハ夫婦關係ノ成立シテ居ル者ガ戶籍上ニ於テハマダ夫婦ニナツテ居ラヌト云フヤウナコトハ甚ダ不都合デアルト思フ、是ハドウシテモ矯メナケレバナラス、既ニ明治ノ初年ニ布告ガ出テ、以來ハ戶籍ニ登録シナイモノハ夫婦ト看ナイト云フコトニナツタケレドモ、當時ハ法律ニ今日ノ如ク重キヲ措カレヌ時デアリマシタカラ其布告ハ何ニモナラス、矢張事實上婚姻ヲ爲シテ數月乃至數年放ツテ置ク人ガ澤山アル、ソレデ夫婦ノ關係ノ成立シテ居ツタ人ガ例ヘハ、姦通ヲスル、ソレヲ檢事ナラ檢事ガ訴ヲ起シテ見ルトマダ登録シテナイカラ姦通デナイト云フコトガアツテ不都合デアルト云フノデ、刑法上ニ於テハ事實夫婦ノ關係アリト親族ヤ近隣デ認メテ居ツタ者デアアルナラバ夫婦

ノ關係アルモノト法律デ看ルト云フコトニナツテ居ル、ソレデ私法上ノ效ガアルカ否カハ隨分民法ノ規定前ニハ爭ニナツテ居ツタ、新民法ニ於テハ若シ其届出ヲセヌケレハ其婚姻ガ成立セヌト云フコトニ爲ル、舊トノ布告ニハ戶籍ニ登録シタモノデナケレバ成立セヌトアツテ、當事者ハ届出ヲシテモ戶籍吏ガ其登録ヲ濟マサスニ居ルト其婚姻ハ成立セヌト云フコトニ爲ル、甚シキニ至ツテハ官吏ノ方デ忘レテ居ルカモ知レヌ、サウスルト戶籍吏ノ落度デ婚姻ガ成立セヌト云フコトニ爲ル、サウシテ其届出ト云フモノハ戶主ノ届書デアレバ誰ガ書イテモ宜イ、唯印サヘ押セバ宜イト云フコトニ爲ツテ居ツタ、稀ニハ本人ガ知ラナイ中ニ届ガ出テ居ルト云フコトガアル、ソレデハナリマセヌカラ今度ハ自身ニ出頭シテ届出ヅルカ又ハ自ラ署名シタル書面ヲ出サナケレハナラスト云フコトニ爲ツテ居ル、是ハ兩名一緒ニ出頭シテモ一人宛デモ宜イガ唯書面デアレバ其自筆ノ署名ヲ要スル、尙ホ證人二人以上ノ署名ヲ要スル、成程婚姻成立ノ條件ガ大變アルノデスカラ外國ノヤウニ世ノ中ニ公告ヲスレハ違法ノ婚姻ハ少イカモ知レマセヌガ、日本デハサウ云フコトハ出來マセヌカラ、之ヲ必要トシテ居ラヌガ、戶籍吏ニハ果シテ法律上ノ條件ヲ充タシテ居ルカドウカ分リヤウガナイ、成程夫々書面ヲ添附スルトカ云フコトハ必要ト認メテ居ルノデス



ガ併ナガラ悉ク書面ニ書ケルモノデハナイ、ソレ故ニ二人以上ガ證人トナツテ出テ  
來レバ宜シイト云フノデ證人二人以上ト共ニ口頭若クハ自筆ノ署名ヲ以テ届出ナ  
ケレバナラスト云フコトニナツタノデアル、

### 第二節 婚姻ノ效力

婚姻ノ效力ニ身上ノ效力ト財産上ノ效力トニツアル、

#### 第一款 身上ノ效力

第一ノ效力ト視ルヘキノハ家ノ轉籍ヲ爲スコト、普通ノ場合ニハ妻ハ夫ノ家ニ入ル、  
初カラ家ヲ同シウシテ居ル場合ハ別デスガサウ云フコトハ減多ニナイ、大抵外カラ  
入ツテ來ル、サウスルト甲ト云フ者ガ乙ト云フ夫ノ家ニ這入レバ其乙ノ家ノ家族ニ  
爲ル、サウシテ乙ノ苗字ヲ稱ヘル、此事ハ從來ノ行政官ノ取扱ト違ツテ居ルト云フコ  
トハ前回ニ申上デマシタケレドモ、新民法ニ於テハ斷然トサウ云フコトニ構ハズ夫  
ノ苗字ヲ稱フルコトニシタノデス、場合ニ依テハ夫ノ方カラ妻ノ家ニ入ルコトガア  
ル、ソレハ入夫婚姻ノ場合ト婿養子ノ場合デアアル、入夫婚姻ノコトハ前回ニ説明ヲ致

シマシタガ、婿養子ノコトハ養子ノ處デ説明スルノガ順序デアリマスガ一應申シテ  
置キマスガ婚姻ト養子縁組ヲ一緒ニスルノガ婿養子デアアル、甲ノ娘ノ乙ナル者ガア  
ツテソレノ夫トシテ丙ナル者ガ入ツテ來ルノニ唯乙ノ夫ト云フコトデナクシテ甲  
ノ子ト爲ツテ入ツテ來ル、其場合デモ入夫婚姻ノ場合デモ夫ノ方ガ妻ノ氏ヲ稱シ多  
クノ場合ニハ妻ノ家ノ家族ニ爲ル、尤モ入夫ノ場合ニハ入夫ガ戸主ト爲ツテ妻ガ家  
族ト爲ルノガ本則デアアル、

第二ノ效力ハ夫婦互ニ同居スル義務ガアル、是ハ勿論ノコトデ夫婦ノ目的ハ同居ニ  
アルカラ夫婦デアリナガラ妻ガ夫ト別居シテ居ルトカ、夫ガ妻ト別居シテ居ルコト  
ハ法律上認メルコトハ出來マセズ、

第三ノ效力ハ夫婦互ニ扶養スル義務ガアル、扶養ト云フハ前回ニ戸主ガ家族ヲ養フ  
義務ガアルト申シマシタガソレト同ジコトデ、夫ガ財産ガアツテ妻ガナイナラバ夫  
ガ妻ヲ養フ義務ガアル、之ニ反スレハ妻ガ夫ヲ養フ、是ハ夫婦一體ト云フ位デアルカ  
ラ當然ノコトデアアル、法文ガナクテモ行ハルルコトデアリマスガ凡ソ親族關係ニ於  
テ法律ガ必要デアルノハ主モ不和ノ場合デス、ソレデアルカラ不和ヲ以テ戸籍上  
ハ妻デアリナガラ妻ノ取扱ヲシナイ又ハ戸籍上ハ夫デアアルノニ夫ノ取扱ヲシナイ、



即チ一方が金持デ一方が貧乏デアツテモ衣食ノ料モ供シナイト云フコトガアリマスカラ其場合ニ法律ガ必要デアル、

第四ニハ夫ハ未成年ナル妻ノ後見人タル職務ヲ行フ、是ハ必要ナル事柄デアツテ妻ガ未成年デアル以上ハ今度ノ民法ニ依レハ必ス親權ヲ行フ者ガナイナラバ後見人ガナケレバナラヌ、所ガ妻ガ家女デアツテソレニ婿養子ガ參ツタ場合ニハ多クハ親ガアツテ其親ガ妻ニ對シテ親權ヲ行ヒマスカラ假令未成年デアラウトモ別ニ後見人ヲ置ク必要ハナイ、然ルニ親ガアツテモ其親ガ親權ヲ全部行ハナイト云フ場合ニハ必ズ後見人ガナケレハナラヌ(普通ノ場合ニハ妻ハ夫ノ家ニ往クノデアルカラ其家ニ親ハナイ)所ガ既ニ夫ト云フモノガアル、其夫ガ成年デアルノニ其外ニ後見人ヲ置クト云フコトハ必要デナイ、夫ヲ後見人トシテモ宜イノデスケレドモ夫ハ夫トシテ既ニ妻ニ對シテ相當ノ權力ヲ持ツテ居ル者デアルカラ、其當然ノ結果後見人ニ均シイ權力モ合セテ持ツテ居ルモノトスルノガ至當デアラウト、云フノデ、成年ノ夫ハ未成年ノ妻ノ後見人ノ職務ヲ行フト云フコトニナツテ居ル。

之ガ身上ノ效力尤モ此中ニハ財産ニモ影響スルコトガアリマスケレドモ此等ハ主トシテ身分上ノ效力デアル、此他ニ一ツ大切ナル效力ガアル、ソレハ何デアルカト云フト貞操ヲ守ルト云フ義務、是ハ外國ノ法律ニハ多ク書イテアル、尤モ夫ノ方ハ國々デ多少違ヒマスガ今日ハ歐羅巴ノ法律デハ夫ノ方ニモ貞操ヲ守ル義務アリト云フコトガ事實ニ於テ認めラレテ、其貞操ヲ破ルト刑罰ニ觸レルトカ或ハ離婚ノ原因ト爲ルトナツテ居リマスガ、日本デハ慣習ガソコマデ進マヌ、ソレ故ニ刑法ニ於テモ民法ニ於テモサウ云フコトニハナツテ居リマセスガ、妻ノ方ハ制裁ガアル、刑罰トシテモ離婚ノ原因トシテモ認めテアル、故ニ正確ニ妻ハ夫ニ對シテ貞操ヲ守ル義務アリト言ヘマス、ケレドモ此ノ如キコトハ法律ニ極メルコトデハナイ、法律ニハ貞操ヲ破レバ特ニ之ヲ罰スル又ソレガ離婚ノ原因ト爲ルト云フコトサヘ極メテ置ケバ宜イ、唯法律上ノ表向ノ規定トシテ貞操ヲ守ル義務アリト云フノハ餘リ知レ切ツタヤウナコトデ、法律ト道德ノ範圍モ明カナラヌヤウナコトデアルカラ、言ハヌ方ガ宜イト云フノデ言ハナカツタノデアル、

## 第二款 財産上ノ效力

從來ハ夫ノ財産、妻ノ財産ト云フヤウナコトハ餘リ人ガ言ハヌ、ソレハ慣習上尠クモ武家ニアツテハ戸主ガ總テノ財産ノ所有者デアツテ、家族ハ財産ガ持テスト云フノ



ガ本則デアル、是ハ民間ニ於テモ多少斯ウ云フ一種ノ法律トモ謂フヘキモノガ存シテ居ツタト言ヘマセウガ、平民間ニ於テハ決シテソレガ絶対ニ行ハレテ居ラナカツタ、故ニ平民間ニ於テハ妻ノ持參金ト云フモノハ離婚ノ場合ニハ返サナケレバナラヌト云フヤウナ自然ノ慣習モ、アルヤウデス、併シ實際ハ少イコトダ餘程ノ金持テナケレバ妻ノ財産トシテ一定ノ財産ヲヤツテ置クト云フヤウナコトハ随分アリマスガ、ソレハ夫ノ財産ト爲ルノデアツテ妻ノ財産トハ爲ラナイノガ多イ、故ニ協議上ノ離婚ヲシヤウガ妻ガ死ナウガソレヲ返シテ呉レトイフコトハ言ヘナイノガ普通デアアル所ガ維新後ニナツテハ段々武家ノ慣習ガ變ツテ來ル又民間ノ慣習モ段々變ツテ來ル、一方ニ於テハ生活ノ程度が高クナツテ從テ生活ガ困難ト爲ル、ソレ故ニ從來ハ妻ハ財産ヲ持タズトモ夫ガ養ツテ行ケタ、又必ズ養フトイフコトニナツテ居ツタガ生活ガムツカシクナツテ來ルト夫一人ガ生活スルコトスラモ困難デアアルカラ、妻ヲ迎ヘヤウト言フトキニハ妻モ相當ノ財産ヲ持タスケレバ婚姻ガ出來ヌトイフコトガ生ジテ來ル、是ハ望マシイカドウカ知リマセヌガ實際ノ必要カラサウイフコトニナツテ來ルノデ、是ハ日本ニ於テモ早晚サウ爲ルト言フコトハ疑ハヌノデス、今日デサヘモ其

方ニ餘程傾イテ來タ、ソコデ將來ハ夫ハ夫、妻ハ妻、各、財産ヲ持ツト言フ場合ガ幾ラモアルトイフコトヲ考ヘナケレバナラス、サウシテ見ルト一旦民法ガ出來マスル以上ハ此場合ニ於テ一通り法律ノ規定モナケレバナラスト云フコトニナツテ來ル、之ニ付テハ先ヅ一般ノ總則ト法定財産制ト云フモノトニツテ分ケテ説カナケレバナラス、

## 第一 總 則

新民法ノ取ツタ所ノ主義ハ契約自由ト言フ主義ヲ取ツタ、夫婦契約ヲ自由ニシテ構ハヌ、例バ夫ハ夫ノ財産ヲ夫一人デ管理シテ居ツテ妻ハ其財産ヲ勝手ニ管理シテ居ツテモ宜イ、民法施行ノ後ニハサウ言フ契約ガ方々デ行ハルルモノト見エマシテ……夫婦財産契約ハ公告シナイデモ宜イノヲ間違デ能ク官報ニ公告ガ出テ居ル、ソレヲ見ルト夫ハ夫ノ財産ヲ管理スル、妻ハ妻デ自ラ其財産ヲ管理スルト言フコトニナツテ居ルノガ一番多イ、歐羅巴デモ今日ハサウ云フノガ段々多クナツテ來ル、矢張是モ社會ノ必要カラデアラウト思ヒマスガ段々各國トモサウ云フコトガ多クナツテ來ル、尤モ妻ハ夫ノ同意ヲ得ナケレバ出來ナイコトガ澤山アル、ソレハ妻ハ無能力



ト云フコトヲ既ニ説明シタコトデアルケレドモ平生ノ財産ノ管理ハ夫ノ指圖ヲ受ケナイデ宜イト云フコトニ爲ル、歐羅巴ニ於テハ此他ニ最モ頻繁ナノハ夫婦財産ヲ共通ニスルト云フコト、即チ夫婦ノ財産ヲ一ツニシテ共有ニスルノデアル、婚姻ノ目的カラ考ヘマスト此位穩當ナモノハナカラウト思フ、一緒ニ生活ヲシテ居ツテサウシテ一身同體トモ謂フベキ親シイ間デアリマスカラ我物、人ノ物ト云フ區別ガ其間ニアルコトハ無論望マシイコトデナシ、サウアルベキコトトハ言ヒ難イ、故ニ夫婦ハ財産ヲ共通ニスルト云フコトガ至極婚姻ノ目的ニ適フヤウデアリマスカ、西洋ニ於テハ此財産共通ト云フコトガ大變而倒ナコトニ爲ツテ居ル、ソレハナゼカト云フト夫婦間ト云フモノハ不和ノ起ラストキハ此位都合ノ好イコトハナイガ、先ヅ第一ニ風波ノ起ツタトキハ其仲間ノ物ヲ場合ニ依テハ分ケルト云フコトニナル、ソレハ委シイコトハ申上ダマセヌガ或場合ニ分ケルト云フコトガ許シテアル、サウスルトドウ云フ風ニ分ケルカト云フノガ而倒ナ問題デアル、ソレニ對スル第三者ノ權利ガ生シテ居ルカラ其第三者ノ權利ノ始末モムヅカシイ、ソレハ夫婦ノ間ニ風波ガ起ラヌデモ一方ガ死亡致シマスト直グニ起ル問題デス、サウスルト生殘ツタ者ト死亡シタ者ノ相續人トノ間ノ權利ノ分チヲシナケレバナラス、幸ニ其相續人ガ子デアルト云

フト都合ガ好イガ第一子供ガ年少デアルト多クノ場合ニ他人ガ這入ツテ來ル、サウスルト直グニ面倒ナ問題ガ起ル、加之相續人ガ子デナクシテソレヨリ遠イ所ノ親類デアルト直グニ面倒ナ問題ガ起ル、ソレ故ニ理論ニ於テハ共通ト云フコトハ最モ宜イヤウデスガ實際不便ガ多イト云フノデ減ツテ行クヤウデアリマス、ソレデ財産ヲ別ニ立テルト云フコトガ段々多クナツテ來ル、併シソレハ如何ナル契約ヲシテモ當事者ノ勝手次第ト云フコトニ法律ガ極メテ居ル、唯併ナガラ違法ナル契約ハ出來ナイ、實際歐羅巴ナドテハ許シテ居ツテ日本ノ法律ニ反スルコトガアル、ソレハ何デアルカト云フト譯シテ家資制ト申シマスガ、佛蘭西デ「レジーム、ドタル」ト申シマス、ソレハドウ云フモノデアルカト云フト多クノ國ニ於テ斯ウ云フ風ニナツテ居ル、妻ガ婚姻ノ際持ツテ參ツタ所ノ財産ハ賣ルコトハ出來ナイ、若シ賣ツテモソレハ無効デアルカラ何時デモ取返サレルト云フコトニナツテ居ル例ガ大變ニアル、或ハ不動産ダケサウナツテ居ルコトモアル、甚シキニ至テハ動産モサウト云フコトガアル、是ハ歐羅巴ニハ羅馬法以來ノ慣習デアルカラ全ク一朝ニハ之ヲ禁スルト云フコトハ出來ナイ、ケレドモ日本ニ於テハ幸ニシテサウ云フ慣習ハナイカラ之ヲ認メル必要ガナイ、所デ財産權ハ讓渡ノ出來ルト云フコトガ其特性ト云ツテモ宜イ、財産權ヲ讓渡ス



コトヲ得ナイト云フコトニスルコトハ法律ハ認メナイ、或場合ニハ特ニ法律ガソレヲ許シテ居ル、其範圍ノ外ハ出來ナイ、許シテアル範圍ト云フノハ後ニ説明シヤウト思ツテ居リマスガ例ヘバ債權、債權ト申シマスト俗ニ借リト云フモノデアル、之ニ對スル權之ヲ債權ト云フ、其債權ハ當事者間ヲ特ニ讓渡スコトヲ得ナイト云フコトニシヤウト云フ協議ガ纏マレバ是ダケハ讓渡スコトガ出來ナイトナツテ居ル、ケレドモサウ云フ明文ノナイ場合ニハ財產權ハ總テ讓渡スコトガ出來ル、ソレ故ニ今ノ如ク不動産ダケデアラウトモ況ヤ動産マデモ讓渡スコトヲ得ナイト云フノハ公益ニ反スル、即チ違法ナモノデアル、即チ民法ノ九十條ニ當嵌マル、此事タルヤ明文ヲ定メヤウトモ思ヒマシタガ法律家間デハ一點ノ疑ノナイコトデアルト云フノデ、置カヌコトニナツタノデス、サウシテ見ルト今ノ家資制ト云フモノハ違法デアル、サウ云フ契約ヲ結デモ效ガナイ、其他違法デナイ契約ナラバ宜イ、先刻申上デマシタ第一ノ契約ハ是ハ法律家ノ言葉デハ別産制ト云ヒ第二ヲ共産制ト云フ、其他多少之ニ類シタル契約ハ總テ認メル、唯併ナガラ其契約ハ第三者ニ影響ヲ及ボスコトガ少クナイ、例ヘバ爰ニ甲乙ノ夫婦ガアル、是ガ財產ヲ別々ニ持ツテ居ルト云フコトデアレバ第三者ガ甲ト契約ヲ結ンデモ其結果ハ乙ニ及バス、乙ト結ンデモ其結果ガ甲ニ及バス、之

ニ反シテ財產ガ共通デアルト云フコトニナレバ、或範圍内ニ於テハ甲ノ結ンダ契約ガ乙ノ財產ニモ影響ヲ及ボシ乙ノ結ンダ契約ガ甲ノ財產ニモ影響ヲ及ボスト云フコトニナルノミナラズ當時甲ノ所有タリシ財產ハ依然甲ノ所有デアルカ或ハ乙ト共有ニナツテ居ルカ分ラヌ、ソレタニ因テ夫婦財產契約ト云フモノヲ結ンダナラバ是ハ登記シナケレバナラヌ、登記シナケレバ第三者ニ對シテ效ガ無い、ソレノミナラズ夫婦ノ承繼人即チ相繼人ナドニ對シテモ效ガナイ、相繼人ニ取ツテハ容易ナラヌコトデ、夫婦ノ財產ガ共通ナルノト別々ナルノトハ大變影響ノアルコトデスカラソレデ是ヲ登記サセル、而シテ其登記ハ必ズ婚姻ノ届出以前ニシナケレバナラヌ、尠クモ婚姻ノ届出ト同時ニシナケレバナラヌ、此事ハドウ云フ理由デアルカト云フト夫婦財產契約ト云フモノハ變更ヲ許サヌ、後カラ變更スルコトハ許サヌ、ナゼカト云フト夫婦トマダナラヌ時デアレバ各自自由ニ其條件ヲ定メルコトガ出來ル、所ガ一旦婚姻ヲシテ仕舞ヒマスルト、一ツハ愛情ニ因テ一方ノ言フコトヲ他ノ一方ガ總テ盲從シテ守ルト云フコトニ爲リ、又夫ハ妻ニ對シテ權力ヲ持ツテ居ルモノデスカラ隨分妻ヲ脅迫シテ本心ニ反スルヤウナ契約ヲ結バシメルコトガ出來ル、ソレ故ニ夫婦間ノ契約ト云フモノハ普通ノ契約ト雖モ後カラ取消スコトガ出來ルト云フコトニ爲



ツテ居ル、況ヤ夫婦ノ財産全體ハドウ云フ仕組デ是カラ管理シテ行カウト云フ重イ  
 契約ヲ後カラ變更スルコトハ決シテ許ス譯ニイカヌ、ソレデ是ハ婚姻ノ成立スルマ  
 デニ極メテ仕舞ハナケレバナラヌト云フコトデ西洋各國デハ大抵サウナツテ居ル、  
 ソコデ契約ハ婚姻ノ成立前ニ結ンダガ登記ハ後トデスルト云フコトデハ第三者ハ  
 甚ダ迷惑ヲ被ムル、第一ニ實際婚姻ノ成立前ニ契約ヲ結ンダカ否カ第三者ニハ分ラ  
 ス、故ニ嘘ヲ吐クカモ知レヌ、假ニ真正ニ結ンダモノトシテモ第三者ニ知レナイモノ  
 ガ第三者ニ對シテ效ガアルト云フコトデハ困ル、婚姻ノ成立マデニ夫婦財産契約ノ  
 登記ガナケレバ其契約ハナカツタモノト思フ、然ルニ後日之ヲ登記シテ、ソレガ效ガ  
 アルト云フコトデハ大變困ル、ソレデスカラ必ズ婚姻ノ届出マデニ、遅クトモソレト  
 同時ニ登記ヲシナケレバナラヌ、サウシナケレバ第三者ニ對抗ガ出来ナイト云フコ  
 トニ爲ツテ居ル、尙ホ變更ヲ許サヌト云フコトニ付キマシテ今少シ説明致シマス、理  
 由ハ今申上ダク通デアリマスガ其理由ニ因テ一旦結ンダ契約ヲ變更スルコトガ出  
 來ヌバカリデナク、婚姻ト云フモノノ届出ヲ爲サヌ中ニ契約ヲ結ンダ置カヌケレバ  
 其後ニナツテ契約ヲ結ントソレハ法定財産制ヲ變更スルコトニ爲ル、法定財産制ト  
 云フノハ當事者ガ契約ヲ別段結バズシテ婚姻ヲシタナラバ法律上斯ク云フ仕組ニ

スルト云フコトガ極ツテ居リマスカラ、ソコデ婚姻成立ノ當時マデニ別段ノ事ガ極  
 ツテ居ナケレバ法律上斯ク云フモノデアルト云フコトガ定ツテ居ル、ソレヲ後日變  
 更スル、其變更ハ夫婦ニ爲ツテ後、互ニ自由ノ意思ノナイ時ニ之ヲ變更スルノデア  
 カラ許サヌ、故ニ初ニ結ダ契約ハ夫婦ニナツテ變更スルコトハ出来ヌト同ジコト  
 ニ爲ル、之ニ多少ノ例外ガアリマスガソレハ細目ニ涉リマスカラ省キマス、

### 第二 法定財産制

法定財産制ト云フノハ今申上ダク通り當事者ガ財産ニ付テ契約ヲ別段結バズシテ  
 婚姻ヲシタト云フ場合ニ當嵌マルモノデス、之ニ付キマシテハ今度民法ヲ始メテ之  
 ヲ極メル事柄デアリマスガ餘程考ヘタコトデアツテ、又西洋ノ例モ餘程區々ニナツ  
 テ居ルコトデアアル、無論斯ク云フコトハ各國ノ慣習ニ於テ違フコトデスカラ從テ各  
 國皆規定ヲ異ニシテ居ルノハ當然デアアル、其法定財産制トシテハ先刻申上ダク別産  
 制ヲ取ツテ居ル國モアリ、共産制ヲ取ツテ居ル國モアリ、家資制ヲ取ツテ居ル國モア  
 リマスケレドモ日本ニ於テハサウ云フ慣習ガ是マデ無イ、尤モ民法施行前ニハ夫婦  
 ノ財産ニ付テ何等ノ規定モナイカラ、裁判例等デハ詰リ夫ノ財産ト妻ノ財産ハ皆別



別ノモノデアルト云フコトニナツテ居ツタケレドモ、是ハ日本ノ風俗ニ適ツタ慣習デアルト云フコトハ言ヘヌノデ、法律ノ規定ガナイカラ已ムヲ得ズサウ云フコトニ爲ツテ居ツタノデス、其他財産ヲ共通ニスルトカ、ソレカラ家資制ナドト云フコトハ日本ニ從來ナイ、斯ウ云フモノモ法定財産制トシテ取ル譯ニハイカヌ、ソレデ右ノ三ツノ制度以外ノモノヲ法定財産制トシテ取ツタノデス、其立テ方ハドウデアアルカト云フト先ヅ原則トシテ夫婦ノ財産ハ別々デアアル、併ナガラ第一ニ婚姻ヨリ生スル一切ノ費用、是ハ夫婦ノ生活ノ費用並ニ子ガ出來タナラバソレガ爲メニ要スル一切ノ費用、是ハ原則トシテ夫ガ負擔スルノデアアル、尤モ入夫ノ場合ニハ却テ妻ノ方デ負擔スルノガ本則デアアル、是ハ實際ノ今日ノ日本ノ有様デアアル、第二ニ於テハ其代リニ妻又ハ入夫ハ自己ノ財産ヨリ生スル所ノ収益ト云フモノハ皆夫又ハ女戸主ニ出ス、斯ウ云フコトニ爲ル、収益ト申シマシテ法律ハ用方ニ從ヒ其配偶者ノ財産ノ使用及ヒ収益ヲ爲スト云ツテ居ル、詰リ銀行ニ預ケテアル金ナラバ元金ダケハ其儘ニシテ置イテ利息ダケヲ使フ、田地ナラバ賣ツテハイカヌケレドモ年々上ル所ノ收穫ハ夫ガ取ル、妻ノ所有ノ家屋ガアルナラハ、ソレニ夫ガ一緒ニ住マツテ宜シイト云フヤウナコトニ爲ル、是ハ殆ド當然ナコトデアツテ夫ガ費用ヲ負擔スル以上ハ若シ妻ノ財産

カラ收入上ガアルナラバソレハ夫ガ取ルノハ當然デアアル、第三ニ於テハ夫ハ妻ノ財産ヲ管理スル、是モ日本ナドノ有様デアラウト思フ、婦人ハ概シテ財産ノ管理ハ下手デアアル、故ニ夫ガ代ツテ管理ヲシテヤルト云フコトハ至極穩ナコトデアアル、ソレカラ第四ニハ日常ノ家事ニ付テハ妻ハ夫ノ代理人ト看做ス、是レ亦必要ナコトデアツテ日々世帯上必要ナル買物ヲスルトカ、僕婢ヲ雇フトカ云フヤウナ事柄ニ付テ夫ノ居ナイトキハ妻ガソレ等ノ契約ヲスル、又妻ガ買物ニ行クト云フヤウナ場合ニ夫ノ代理人デアアルト云フコトデナケレバ、其懸賣デ買ツテ來タモノヲ後デ夫ガ拂ハスト云フヤウナコトガアツテハ不都合デスカラスウナツテ居ル、此事タルヤ最モ當然デ外國デハ規定ガナクテモ裁判例ナリ慣習ナリデサウナツテ居ルノデアリマスタガ、併シ法文ガ無イト云フト時トシテ争ニ爲ルカラ新民法ハ矢張明文ヲ置イタノデアアル、詰リ是ダケガ所謂法定財産制デアアル、至ツテ簡單ナモノデアリマス、日本ニハ從來夫婦間ノ財産關係ト云フモノニ法律ガ干涉シテ世話ヲ焼クト云フヤウナコトハ慣習ニナイコトデスカラ成ルベク干涉ヲシナイト云フ主義デ唯ソレダケノコトヲ極メタノデアアル、歐羅巴ナドデハ夫婦ノ財産制ト云フコトガ民法中デ最モ重モノル事柄ノ一ツデ條數モ數百條之ニ費シテ居ル位デアリマスケレドモ、日本ニハ幸ヒ



之ニ付テムヅカシイ慣習モアリマセヌカラ成ルベク簡單ニシテ法律上喧マシクナイコトニシタ方ガ宜イト云フノデ今ダケノコトニ爲ツテ居ル尙ホ夫婦ノ財産ト云フモノハ多クハ一緒ニシテアルソレ故ニ先刻申上ダタ通り原則トシテ夫婦ノ財産ハ別々デアルト云ウテモ事實ノ上デハサウナラヌノデアアル例ハバ夫ガ財産ヲ管理シテ居ツテ中ノ或財産ハ夫ノ物カ妻ノ物カ分ラヌコトガ多イサウ云フトキニハドウスルカト云フト前回ニ申上ダタ戸主ノ財産ト家族ノ財産トガ分ラヌ場合ト同シヤウナ譯デアアルカラソレデ慣習カラ申マシタナラバ夫ガ重モニ財産ヲ持ツテ居ツテ妻ガ財産ヲ持タヌト云フ方ガ多イソレデ其事實ヲ取ツテ反對ノ證據ガ無イ以上ハ夫婦ノ財産ドチラデアアルカ分ラヌトキハ夫又ハ女戸主ノ財産ト推定スルト云フコトニ爲ツテ居ル

### 第三節 離婚

婚姻ハ一ツノ法律行爲デアアル廣イ意味ニ於ケル契約デスソコデ此契約ト云フモノハ或原因ニ由ツテ效力ヲ失フソレガイツ效力ヲ失フカト云フトドウシテモ三ツ問題ガ起ル婚姻ノ解ケル原因ト云フモノハ離婚ノ外ニマダ死亡ト云フモノガアル失

踪ハ死亡ニ等シイ夫又ハ妻ガ死亡致シマスト婚姻ノ關係ハ解ケル是ハ當然ノコトデ言フヲ俟タナイソレ故ニ之ニ付テハ別段ノ規定ハナイ其他ニ先刻一寸説明致シマシタ取消ト云フモノガ實際殆ド婚姻ガ解ケタニ均シイモノデアアル取消ト云フモノハ原則トシテハマルデ法律上無カツタモノト視ルト云フノデアリマスケレドモ婚姻ノ取消ハ將來ニ向ツテノミ效力ヲ持ツ離婚若クハ死亡ト殆ド同シコトニナル細カイ點ヘ違ヒマスケレドモンレハ申上ダマセヌサウシテソレハ婚姻ノ成立ニ關スル問題デアアルカラ今此處デ説明スベキモノデナイ離婚ニハ協議上ノ離婚ト裁判上ノ離婚トアル

#### 第一款 協議上ノ離婚

外國デハ協議上ノ離婚ヲ認メナイ國ガ多イ是ハ耶蘇教ノ結果デアアル日本ニ於テハ協議上ノ離婚ト云フモノハ盛ニ行ハレテ居ツテ眞ニ協議ノ届イタモノデアレバ餘リ害モ無ク之ヲ禁ズルコトハ無論出來ヌノデアアルソレ故ニ新民法ニ於テモ協議上ノ離婚ト云フモノハ絶對ニ認メテ居ル唯是ハ自由デアアリマスケレドモ第一ニハ眞ノ協議デナケレバナラヌ本人ノ欲シナイモノヲ親ガ離婚スルトカ戸主ガ離婚ス



ルトカ云フコトハ出來ナイ、從テ一方ノ意思ガナカッタト云フコトニナレバ離婚ハ成立タヌ、ソレデ形式上ノ條件ハ丁度婚姻ノ成立ノトキト同シデ届出ト云フモノデアル、總テ婚姻成立ノトキト同シコトデアリマスカラ再ビ説明致シマセヌ、是ハ民法施行前デモ同シコトデアツテ、離婚ト云フモノハ戶籍簿ニ登録シテ始メテ效ヲ生ズルト云フコトデアツタ、

## 第二款 裁判上ノ離婚

民法施行前ニハ裁判上ノ離婚ト云フモノハ頗ル曖昧ニナツテ居ツタ、維新後程ナク妻ハ夫ニ對シテ離婚ノ訴ヲ起スコトガ出來ル、協議上ノ離婚ノ出來ナイトキニハ裁判所ニ訴ヘテ離婚ヲ請求スルコトガ出來ルト云フコトニナツテ、實際裁判所ニ離婚ヲ請ツテ來ルコトハ随分頻繁デアツタ、幸ニシテ妻カラ離婚ヲ請フ場合ニハ大概相當ノ理由ガアル、從テ裁判所デモソレヲ許可スルコトガ多イヤウニ思ハレマス、夫カラ離婚ヲ爲スノハドウデアルカト、云フト之ニ付テハ明文ハナイケレドモ裁判例デハ矢張是モ協議纏マラナケレバ訴訟ト爲ル、訴訟ト爲レバ正當ノ原因ガナケレバ許サヌト云フコトニナツテ居ツタ、併シ裁判例ハサウデアツテモ實際ノ慣習ハサウデ

ナク所謂三下<sup>〇</sup>半<sup>〇</sup>デ夫ノ方カラ妻ヲ離別スルコトガ盛ニ行ハレテ居ル、裁判所ニ出マスト云フト相當ノ理由ガナケレバ許サヌコトニナツテ居ルガ、是ハ随分輕イ理由デモ離婚ヲ許シテ居ル例ガ幾ラモアル、此離婚ノ濫ナル慣習ハ甚ダ弊害ガ多イノデ合ヒ易イモノハ離レ易イ又離レ易イモノハ合イ易イ、嫌ヤナラ離婚ヲスルマデト云ツテ婚姻ヲ輕卒ニスル、成程上流社會デハ離婚ト云フコトハ重イコトニ見テ居リマスガソレデモ日本ハ離婚ガ多イノデ統計ヲ見マスト實ニ驚ク、即チ離婚ノ統計ハ婚姻ノ數ノ四分ノ一乃至三分ノ一、大抵其間ニ居ル、詰リ新ニ夫婦ト爲ル者ガ三人若クハ四人アル間ニ一ト組ハ離婚シテ居ルト云フ話ニナル、是ハ戶籍ニ届出デタダケデサウデスガ長イ間實際夫婦ノ生活ヲシテ居ツテ世間デモ夫婦ト見、自身モ夫婦ト見テモ届出スニアル者ガ枚擧ニ違アラヌ、ソレマデ統計スルコトガ出來タナラバ半分ニナルカモ知レヌ、此ノ如キ有様ハ社會問題トシテ輕々ニ看過スルコトガ出來スノデアル、婚姻ハ人生ノ一大事デ男子ノ方ハ日本ナドデハソレ程害ガナイカ知リマセヌガ女子ナドハ一遍婚姻ヲシテソレガ離婚ニデモナルト生涯ノ疵ニ爲ル、サウ云フコトヲ輕々シクヤルコトハ實ニ不都合デアル、間接ニハ今申上ダル通り婚姻マデ輕卒ニスルコトニナリマスカラ旁、以テ多少取締ラナケレバナラスト云フコトハ識者



ノ風ニ唱ヘテ居ル所デアル、新民法ニ於テモ大體ニ於テハサウ云フ考デ離婚ハ將來ハ協議上ニ出ヅルモノノ外ハ濫ニ許サヌト云フ主義ヲ取ツタノデアルガ、之ニ付テ外國ノ多數ノ例ノ如クヒドクムヅカシクスルコトハ慣習モ許サズ又必要モナイコトデアル、外國デ離婚ヲ非常ニムヅカシクシテ居ルノハ一ツハ耶蘇教ノ力ガ與ツテ多キニ居ル、日本ニ於テモ固ヨリ道德ノ教ハ離婚ヲ濫ニスルコトハ決シテ良イコトトハ見テ居リマセヌケレドモ、隨分昔ハ七去ナドト云ツテ離婚ノ原因ヲ多ク認メテ居ル、其中ニハ本人ニ過失ノ無イ、子ノ無イノハ去ルナドト非常ニ酷ナモノサヘ認メテ居ル、サウ云フ譯デアリマスカラ日本ニ於テハ外國ノ普通ノ例ナドニ依テ之ヲ餘リムヅカシクスルト云フコトハ出來ヌノデス、ソレデ離婚ノ原因ヲ定ムルニ付テハ非常ニ議論モアツタコトデ、議院ニ於テモ議論ガアツテ多少修正ヲ加ヘタ位民法中デモ最モムヅカシイ一ツニナツテ居ル、併ナガラ法律トナツテ極リマシタ原因ハ十アツテ此他ノ場合ニ於テハ離婚ハ協議上デナクテハ許サヌ、

第一ノ原因ハ何デアルカト云フト重婚、先刻ハ取消ノ原因デアルト申シマシタガ今度ハ離婚ノ原因ト爲ル、一寸考ヘマスルト可笑シイヤウデアアルガ能ク御考ニナルト可笑シクハナイ、甲乙ト云フ者ガ夫婦デアル、ソレデ乙ト云フ者ガマダ夫婦ノ關係ノ

絶ニナイ中ニ丙ト云フ者ノ夫若クハ妻ト爲ル、此場合ニ甲ハ此婚姻ヲ取消シテ元ノ通り夫婦ト爲ルコトモ出來マスガ、既ニ己ヲ棄テ、丙ト婚姻ヲスルヤウナ人ナラバ將來ソレト夫婦デ居ルト云フコトハ嫌ヤデアルト云フノガ人情、ソレ故ニ此場合ニハ離婚ヲスルコトガ出來ル、

ソレカラ第二ニハ妻ガ姦通ヲ爲シタルトキ、是ハ日本デハ夫ニ付テハナイノデ妻ダケデアル、是ハ説明ヲ要セスコトデ此位夫婦間ノ關係ニ於テ重イコトハナイカラ是ハ耶蘇教ノ行ハレテ居ル國デモ苟モ離婚ヲ認メテ居ル國デハ之ヲ許シテ居ル、

第三ハ夫ガ姦淫罪ニ因テ刑ニ處セラレタルトキ、是ハ日本デハ西洋見タヤウニ夫ガ妻ナラザル所ノ婦人ト通シタコトノ爲メニ離婚ヲ訴ヘルコトヲ許スト云フヤウナコトハ日本デハマダ出來ナイト云フ所カラ、唯夫ガ妻ナラザル婦人ト通シタト云フコトデ直チニ妻カラ離婚ヲ求メルコトハ許シマセヌケレドモ、ソレガ甚シキニ至ツテ刑ニ觸レル、即チ夫ガ有夫姦ヲシタ或ハ強姦ヲシタト云フヤウナコトデ……又幼女姦淫ハ強姦ニ準シマスカラサウ云フヤウナコトデ刑ニ處セラレタル夫……妻ガ類似ナコトヲスレバ刑ニ處セラレナクテモ、單ニ通シタダケデサヘモ離婚ノ原因ト爲ル、故ニ夫ガソレト同様ナ所行ヲ爲シテ而モ特ニ法律ノ禁シテ居ルコトヲ爲シタ



ノデアアルカラ是ニ因テ離婚ヲ求ムルノハ穩當デアアル刑ニ處セラレルコトヲ必要ト致シマシタノハ刑ニ處セラレヌ場合ニハ證據モ分リ兼ルシ唯離婚ノ原因トシテ斯ウ云フコトヲ妻カラ證據立テルノヲ許スノハ風俗ヲ紊ルカラソレデ斯ウ云フコトニシタノデアアル、

第四ニ於テハ是ハ姦淫罪デナクテ外ノ罪デ配偶者ガ重イ刑ニ處セラレタ場合デア  
ル之ニ付テハ衆議院デ修正ヲ加ヘマシテ其修正ノ結果デ先ヅ所謂破廉耻罪ト云フ  
モノト他ノ罪トヲ分ツテ所謂破廉耻罪ヲ犯シタ場合ニハ輕罪カ重罪ノ刑ニ處セラ  
レタ者ハ其配偶者ヨリ直チニ離婚ヲ訴ヘルコトガ出來ル其他ノ罪ヲ犯シテ刑ニ處  
セラレタ者デアアルナラバ重禁錮三年以上此ノ如キ重イ刑ニ處セラレタ者ダケハ其  
配偶者ヨリ離婚ノ訴ヲ起スコトヲ得ルト致シマシタ其破廉耻罪ト云フノハ偽造賄  
賂狼褻竊盜強盜詐欺取財受寄財物費消贓物ニ關スル罪ナドデアリマス、

第五ニハ配偶者ヨリ同居ニ堪ヘサル虐待又ハ重大ナル侮辱ヲ受ケタルトキデアリ  
マス是ハ固ヨリ夫婦トシテ同棲スヘキモノデアアルノニソレガ出來ナイカラデア  
第六ハ配偶者ヨリ惡意ヲ以テ遺棄セラレタルトキ夫婦ハ互ニ相扶ケ合フ扶養ノ義  
務サヘアルノニソレヲ惡意デ遺棄スル場合職業上ノ理由トカ其他不幸ニ遭遇シテ

心ナラズモ長クナツタト云フノデナク惡意デ忌ヤニナツタトカ云フノデ知リツ、  
打棄テ、置ク、夫ガ資産ノ無イ妻ヲ打棄テ、置イテ音信不通ニシテ居ルヤウナ場合  
ガアル、サウ云フノガ此中ニ入ルノデアリマス、

第七ハ配偶者ノ直系尊屬ヨリ虐待又ハ重大ナル侮辱ヲ受ケタルトキ、即チ配偶者ノ  
親祖父母ハ殆ト自己ノ親祖父母ノ如キモノデアアル故ニ之ニ向ツテ孝行ヲ盡サナケ  
レハナラヌ所ガソレガ虐待ヲ爲シ重大ナル侮辱ヲ加フルコトニナリマシテハ到底

夫ト連添ウテ居レナイト云フ場合ガ多イノデ是モ離婚ノ原因ト爲ル、  
第八ハ配偶者ガ自己ノ直系尊屬ニ對シテ虐待ヲ爲シ又ハ之ニ重大ナル侮辱ヲ加ヘ  
タルトキ、自分ノ親ヲヒドイ目ニ逢ハスト云フヤウナ者ト連添ウテ居ル譯ニハイカ  
ナイ、

第九ハ配偶者ノ生死カ三年以上分明ナラサルトキ、生キタカ死ダカ三年以上分ラヌ  
ト云フ者トイツマデモ夫婦デアツタ所ガ他ノ者ト婚姻スルト云フトキニ困ル民法  
施行前ニハ是ガ二年デアツテ尙ホ特別ノ理由ガアレバ十个月デ宜イト云フコトデ  
アツタノデス、

第十ハ婿養子縁組ノ場合ニ於テ離縁アリタルトキ又ハ養子ガ家女ト婚姻ヲ爲シタ