

ナキノ富ト云フヲ得ンヤ尤モ精細ニ之ヲ計算セハ或ハ多少ノ剩餘ヲ生スルヲモアラシ又他ノ積荷ニ依テ更ニ賃借料ヲ得ルヲモアラシ然レモ是レ豫想外ノトニシテ是レカ爲メ豫メ償金ノ額ヲ減スル能ハサルナリ況ンヤ航海業ヲ獎勵セントスルニハ勉メテ航海者ヲ保護セサル可カラサルニ於テナヤ

又往復兩航ノ賃借契約ニシテ往航ニハ充分ノ積荷アリテ歸航ニハ積荷少ナク若クハ空船ニテ歸航スル場合ト雖モ賃借人ハ必ス賃借料全額ヲ支拂ハサル可カラズ決シテ其減少ヲ請求スルノ權ヲ有セサルナリ又出帆ノ前後若クハ到着後ニ論ナシ凡ソ賃借人ノ所爲ヨリシテ船舶差押等ノ厄難ニ遭遇シタルキハ船舶ノ遅延ニ因リ要スル所ノ總テノ費用ヲ其遅延ノ原因ヲ爲シタル賃借人ニ於テ辨償セサル可カラズ

又賃借契約ヲ結ハスシテ荷物ヲ積入レ且其通知ヲ船長ニ爲サ、リシキハ船長ハ其荷物ヲ積入レノ場所ニ卸スカ或ハ其地ニ於テ全性質ノ荷物ニ付キ得可カリシ最高額ノ賃借料ヲ請求スルカ二中擇一ノ權ヲ行フヲ得可シ是レ其出帆前ニ發見シタル場合ニ於ケル船長ノ權利ナリ然レモ出帆ノ後ニ之ヲ發見シタルキハ船長ハ半途ニシテ其荷物ヲ卸スノ權利ナシ此點ニ付テハ異論ナキニ非サレモ船長其權利ナシト云フハ一般ノ定説ナリ蓋シ契約ヲ結ハスシテ妄リニ荷物ヲ船内ニ積入レタル所爲ハ素ヨリ憎ム可ク之ヲ投棄シテ海底ノ藻屑ト爲スモ不可ナキカ如シト雖モ斯クテハ商業社會ノ不利ニシテ又國家經濟上ノ得策ニ非サルカ故之ヲ許サ、ルヲ可トス尤モ此荷物アルカ爲メ船積重キニ失シ航海ノ危険若クハ妨害ト爲ル可キノ恐アルキハ相當ノ港灣ニ寄航シテ之ヲ卸スモ不可ナルナシト雖モ苟モ斯カル事情ノ



存スルニ非スハ必スヤ其荷物ノ目的ヲ達セシメサル可カラス是レ  
實ニ社會ノ公益ニ基ツクモノナリ

意外ノ事件又ハ拒抗力ニ原因スル場合

賃借人自己ノ所爲ヨリ出テタル事件ニ付テハ寧ロ其義務ヲ増加スル  
アルモ決シテ其義務ヲ减免スルコトナシ然レモ契約者ノ意外ニ生シタ  
ル事件又ハ抗拒ス可カラサル力ヨリ生シタル事件ニ付テハ如何此場  
合ニ於テハ或ハ賃借人ノ義務ニ影響ヲ及ホスモノアリ或ハ否ラサル  
モノアルナリ

先ツ賃借人ノ義務ニ影響ヲ及ホサル場合ヨリ研究セン凡ソ共通ノ  
利益ノ爲メ積荷ヲ賣却シ又ハ投荷シタル場合ハ賃借人ノ意外ノ事件  
ヨリ生スルモノナレハ賃借料ヲ減少ス可キカ如シト雖モ決シテ否ラ  
サルナリ今マ其場合ヲ掲ケテ其理由ヲ陳述ス可シ

一積荷ヲ賣却シタル場合 曾テ陳述シタル如ク航海中船舶ヲ修繕ス  
ルノ必要アリテ金圓ノ欠乏セル場合ニ於テハ船長ハ隨時其積荷ヲ賣  
却シ或ハ抵當トシテ金圓ヲ借入ル、コトヲ得可シ然レモ船長ハ該積荷  
ヲ妄リニ奪却スルニ非ス相當ノ代價ヲ荷主ニ償還ス可キナリ已ニ之  
ヲ償還セハ賃借人ハ必ス其約束ノ賃借料全部ヲ支拂ハサル可カラス  
例へハ日本ヲ解纜シテ佛國へ航行セントスルニ方リ印度ニ於テ積荷  
ヲ賣却シタルモ其運送ノ里程恰モ全路ノ半部ニ過キサルカ故賃借  
料モ亦タ半額ヲ支拂へハ可ナルモノ、如シ然レモ賃借人ハ其商品ヲ  
佛國ニ送致シテ賣却シタルト同一ノ價額ヲ得ルカ故仮令中途ニシテ  
積荷ヲ賣却シタルニモセヨ目的港マテ送致シタルト異同ナキヲ以テ  
賃借人ノ義務ハ毫モ減少ス可キノ理ナキモノトス  
然リ而シテ其賣却セラレタル商品ハ船舶ノ將ニ沈没セントスル危急



チ救ヒ若クハ其破損ヲ修繕シテ安全ヲ得セシメタルモノナレハ之レカ荷主ハ船舶ニ對シ其代價ヲ要求シ得可キハ言テ俟タスト雖モ船舶所有者モ亦タ此義務ヲ免カ、ルノ方法ナキニ非ス即チ船舶ヲ抛棄スルト是ナリ蓋シ賣却シタル商品ノ多額ニシテ之ヲ辨償スルハ寧ロ船舶ヲ抛棄スルノ優レルニ若カサル場合ニ於テハ所有者ハ船舶ヲ抛棄シテ以テ其義務ヲ免カル、トチ得可シ然ルモハ賃借人ナル荷主ハ其商品ニ對スル金額ニ付キ或ハ全額ノ賠償ヲ受クル能ハサルトモアラフ然レモ此損害タル他ノ荷主モ亦タ等シク受クル所ノ不幸ナルカ故船舶ノ代價ニシテ不足ヲ告クルモ他ノ荷主ト共ニ損失ノ比例ニ應ジ以テ之ヲ負担ス可ク決シテ其者一人ノ損失ニ歸スルモノニ非サレハ斯カル場合ニ遭遇スルモ其損失ヲ主張シテ賃借料ノ減少ヲ請求スルトチ得サルナリ

二 投荷ノ場合 投荷ノ場合モ亦タ前ノ積荷賣却ノ場合ト異ナルナシ即チ航海中風濤怒號シテ船量ヲ減輕スルニ非サレハ沈没ノ愁ヲ免レサル如キ危急ニ接シテハ積荷ヲ投棄シテ其難ヲ避ルモ亦タ已チ得サルナリ而シテ其投棄セラレタル荷主ハ素ヨリ損害ヲ蒙ラサルニ非サレモ賃借料ハ全額ヲ支拂ハサル可カラス如何トナレハ其投棄セラレタル荷物ノ賠償ハ當然領収シ得ラル可ケレハナリ  
右ノ如ク積荷ノ賣却又ハ投荷ノ場合ニ於テハ賃借人ノ義務ニハ何等ノ影響ヲ及ホスナシト雖モ意外ノ事件又ハ巨抗力ニ原因スル場合ニ於テハ賃借人ノ義務ニ影響ヲ及ホスモノアリ即チ船舶ノ航海ニ堪ヘサルニ至リタル場合又ハ商業禁止ノ場合又ハ國ノ命令ニ依リ船舶ノ差押ヘラレタル場合又ハ難船シテ商品ヲ失ナヒ若クハ海賊ノ掠奪ニ遭ヒタル場合ノ如キ是ナリ左ニ之ヲ詳述セン



一 船舶ノ航海ニ堪ヘサル場合 航海中船舶破損スレハ船長ハ修繕ヲ加ヘサル可カラス之ヲ修繕スルニ付テハ多少航海ノ遅延ヲ來ス可ク從テ荷主ノ損害ハ免ル、ヲ得サレモ全ク意外ニ發シタル事件ナレハ荷主ハ毫モ苦情ヲ唱フルヲ得スシテ其賃借料ノ如キモ必ス全額ヲ支拂ハサル可カラス而シテ船体已ニ衰羸シテ修繕モ尙ホ加フルニ由ナク到底航海用ニ充ツル能ハサル場合ニ接スレハ船長ハ他ノ船舶ヲ借入レテ以テ賃借人ノ用ヲ充タシ以テ其運送ノ目的ヲ遂ケシムルノ義務アルナリ然レモ此場合ニ於テ適當ノ船舶ナカリシトキハ賃借契約ハ勢ヒ解除セサル可カラス故ニ此場合ニ接シテハ賃借料モ亦タ航路ノ比例ニ準シ其地マテノ賃借料ヲ支拂ヘハ以テ足レリトス加之ナラス出帆前ヨリ其船体已ニ瑕疵ヲ存シタルカ爲メ終ニ此不幸ニ陥リタルノ判然タルニ於テハ當タニ賃借料ヲ減少スルノミナ

二

三

ラス更ニ其損害モ亦タ賠償セシムルヲ得可シ如何トナレハ船長其瑕疵アリシヲ知ラサリシハ是レ船長ノ過失ニシテ且是マテ運送シ來リタル荷物カ中途ニシテ其目的ヲ達スル能ハスト云フニ至テハ賃借人ノ迷惑決シテ僅少ナラサレハナリ

二 商業禁止ノ場合 曾テ陳述シタル如ク其目的港タル外國ト商業上ノ交通ヲ禁止セラレタルヲアランニ其出帆ノ前ニ於テ此公告ニ接スレハ賃借契約ハ茲ニ解除セラレテ双方共ニ何等ノ賠償ヲ爲スヲ要セスト雖モ已ニ出帆シタル後ニ此公告ヲ受ケタルキハ將ニ目的港ニ着セントスルノ位置ニ在リ且其賃借ハ往復兩航ノ契約ナルト否トニ拘ラス法律ハ其約束シタル賃借料ノ半額ヲ支拂フノミニテ賃借人ハ其義務ヲ免ル、モノト規定セリ事實上ヨリ之ヲ云フキハ斯ノ如キノ場合ニ接シテハ其勞力其費用及ヒ航路共ニ其目的ヲ達シタルト



殆ント異ナルナシ故ニ賃貸料ハ全額ヲ受ケテ然ル可キカ如シ然レモ是レ双方ノ意外ニ發シタル變事ナレハ全ク彼等ノ所爲ニ因ルニ非サルヲ以テ其損失ハ双方ニテ共担セサル可カラス即チ賃借人ニ在テハ其商品ヲ目的港ニ送致シテ賣却セント欲シタルニ其意ヲ達スル能ハスシテ徒ラニ時日ヲ費シ商業上尤モ尊重スル所ノ時機ヲ誤リ加フルニ半額ノ運賃ヲ無益ニ支拂フカ故船舶モ亦タ其半額ヲ負擔スルハ至當ノコト云フ可シ

三 國ノ命令ニ依リ船舶ヲ差押ヘラレタル場合 此差押タル若シ出帆ノ前ニ在リタルキハ荷主ハ迷惑少ナカラサルモ依然繫留シテ解除ノ日ヲ待タサル可カラス然レモ若シ其差押ニシテ航海中ニ在リシトハ荷主ハ其遅延ヨリ生スル損害ノ賠償ヲ要求シ得可キヤ將タ之ニ反シテ船舶所有者ハ其遅延ニ應シテ賃貸料ノ増加ヲ請求シ得可キヤ否

四

ヤ此二個ノ問題ノ如キハ一モ法律ノ許ス所ニ非サルナリ此點ニ付キ法律ハ其場合ヲ區別シテ一ノ規定ヲ爲セリ即チ賃借料ノ航海定メナルキハ差押ノ時間假令數月ノ永キニ渉ルモ賃借料ハ勿論其船員ノ給料及ヒ食料等ノ金額ヲモ請求スルノ權ヲ與ヘス而シテ其月定メナリシ場合ニ於テハ賃借料ハ素ヨリ變更スル所ナキモ給料食料等ノ費用ニ至テハ之ヲ海損ト看做スモノトセリ此海損ト云フハ後卷(第十一卷)ニ規定スル所ニシテ之ニ依ルキハ其種類許多ナリト雖モ此ニ謂フ所ハ共担海損ニシテ船舶及ヒ賃借料ノ半額并ニ其積荷カ之ヲ共担ス可キモノトス例ヘハ一ヶ月間ノ航海ト思爲シタルニ差押ノ爲メ遷延シテ二ヶ月ヲ費シタリト仮定セヨ此場合ニ於テハ船員ノ給料食料等總テ二倍ノ費用ヲ要ス可シ是レ所謂海損ニシテ船舶ニ付テノ損失ナレハ積荷(即チ荷主船舶)即チ所有者及ヒ賃借料ノ各半額カ相共ニ分擔ス

五



可キモノナリ夫レ法律ハ此ノ如キノ區別ヲ爲スト雖モ余ハ其理由ノ在ル所ヲ發見スルニ苦シメリ其故如何トナレハ何レノ場合ニ於テモ船舶差押ノ如キハ契約者双方ノ豫想外ニ出テタル椿事ニシテ一(食料給料等)ハ双方ニテ之ヲ負擔シ一ハ義務ニ何等ノ變更ヲ來サ、ル等ノ差ヲ生ス可キ理由アラサレハナリ或ハ云フ航海定ノ場合ニ在テハ殆ント請負契約ノ如キモノニシテ所有者ハ若干ノ賃貸料ヲ以テ其事爲ヲ請負タルト同一ナリ之ニ反シテ月定メノ場合ハ精確ニ約束セシモノナレハ些々タル出入アルモ之ヲ計算セサル可カラスシテ其損失ハ獨リ所有者ノミ負擔ス可キモノニ非スト是レ亦タ附會ノ説ト云ハサル可カラス仮令請負ノ如キ定メ方ニモセヨ又月定メニモセヨ航海ヲ爲シテ以テ利益ヲ得ントスルノ点ニ至テハ其間ニ毫モ差異ヲ存スルモノニ非ス例ヘハ此荷物ヲ百圓ノ賃借料ニテ某地ニ運送センコトヲ約

六

七

シ(所謂航海定メ)半途ニシテ差押ニ遭ヒ一ヶ月間抑留セラレ之カ爲メ臨時ニ五十圓ヲ消費シタリト假定セヨ而シテ又此ニ一人アリ某地ニ航行スル爲メ一ヶ月五十圓ニテ賃貸借ヲ約束シ(所謂月定メ)亦タ中途ニシテ一ヶ月間差押ニ遭フテ五十圓ヲ費シタリト假定センニ前ノ場合ニ於テハ所有者獨リ自カラ五十圓ヲ損失シ後ノ場合ニ於テハ之ヲ分担ス是レ如何ナル理由アリテ然ルヤ余ハ決シテ其理由ナキヲ信スルナリ

四 難船ニ依テ積荷ヲ失ナヒ或ハ海賊又ハ敵軍ノ爲ニ之ヲ奪取セラレタル場合 此場合ニ於テハ約定ノ賃借料ヲ拂フヲ要セス且反對契約ノ存スルアルニ非サレハ已ニ船長ニ支拂タル賃借料モ尙ホ取戻スコトヲ得可シ是レ非常ノ例外ニシテ普通法ハ全ク之ト相反セリ即チ彼ノ家屋ノ賃貸借ヲ見ヨ賃借人ノ如キ其賃借セル家屋ニノ類焼ノ災ニ



逢フモ其時マテノ賃借料ハ必ス支拂ハサルヲ得サルニ非スヤ獨リ船舶ニ至テハ難船又ハ掠奪ノ災ニ逢ヘハ其時マテノ賃借料ヲ支拂ハサルノミナラス己ニ支拂ヒタル賃借料モ尙ホ取戻スヲ得ルト云フハ例外モ亦タ太シキ例外ト云ハサル可カラス是レ畢竟船舶ノ賃借人即チ荷主ノ目的ハ賃借契約ノ上ニ在ラスシテ運送ノ上ニ在リ即チ賃借契約ハ是レ其運送ノ目的ヲ達スル手段タルニ過キスト雖モ家屋ニ於ケル賃借人ノ目的ハ賃借契約ノ上ニ存スルカ故燒失ニ至マテ一日ニテモ其家屋ニ住居シタルキハ則チ其目的ヲ達シツ、經過シタルヲ以テ燒失其時マテノ報酬ヲ支拂フハ至當ノフト云フ可シ然ルニ船舶ニ在テハ纔ニ其目的ヲ達スルノ手段ヲ行フニ際シ已ニ消滅ニ歸シタルモノナルカ故法律ハ之ヲ憫レミ其賃借料ヲ支拂ハスシテ可ナリト規定シタルナリ加之ナラス曾テ陳述シタル如ク法律ハ可及的船長其他

八

九

ノ船員ヲシテ積荷ノ保護ニ専ハラ其力ヲ致サシメント欲シ此クハ規定シテ獎勵ノ一手段ト爲シタルナリ即チ商品ヲ失ヘハ其賃借料ヲ得ルニ途ナク從テ給料ノ如キモ受クルニ由ナシ是レ其制裁タルモノナリ故ニ船員ノ尽力ニ依リ之ヲ救助シタルニ於テハ其運送シタル里程ニ應シテ賃借料ヲ請求スルヲ得可ク又之ヲ其目的港ニ送達シタルキハ其金額ヲ請求シ得可キト素ヨリ論ヲ待タサルナリ

五 流出ノ場合 航海半途ニシテ積荷ノ毀損スルアルモ毀損ノ原因カ其物件固有ノ瑕瑾ヨリ來リタルカ或ハ意外ノ天災ノ爲メナルキニ在テハ荷主ハ運賃支拂ノ義務ヲ免ル、能ハス又仮令船長等ノ過失ニ出テタル毀損ニモセヨ受取人若シ故障ナク之ヲ受取りタルキハ亦タ其義務ヲ免ル、能ハス是等ノ場合ニ於テハ商品ヲ委棄シテ其義務ヲ免レントスルモ己ニ爲シ能ハサルナリ然レモ商品カ流動物ニシテ航



海途上ニ於テ瓶樽中ヨリ其物件流出シテ皆無又ハ殆空ニ至リシ場合  
ニ於テハ船長ニ對シ其商品ヲ委棄スルヲ以テ荷主ハ運賃支拂ノ義務  
ヲ免ル、トナ得可シ如何トナレハ流出シテ皆無又ハ殆空ニ至ルマテ  
心付カサリシハ船長ノ過失ナレハナリ

船舶貸賃借料ノ担保

凡ソ貸賃借料(即チ運送賃)ナルモノハ商品ヲ全ク陸揚ケシタル後支拂  
フ可キモノトス其故ハ荷物受取人ハ積荷ノ検査即チ其商品ノ性質如  
何ヲ調査シ又破損ノ有無ヲ點檢スルヲ要スルモ全ク陸揚ケシタル後  
ニ非サレハ之ヲ爲ス能ハサレハナリ是ヲ以テ船長ハ貸賃料ノ支拂ヲ  
請求スルニ付キ積荷ヲ留置スルノ權ヲ有セス尤モ其荷物ヲ悉ク渡セ  
ハ彼レ恐ラク支拂ノ義務ヲ怠ル可シトノ疑アル場合ニ於テハ船長ハ  
特ニ其荷物ヲ共同倉庫若シクハ税關ニ托シ受取人ヲシテ是等ノ場所

十

十一

ニ於テ荷物ノ調査ヲ爲サシムルヲ得ルナリ

船長ハ元來一ノ運送人ナルヲ以テ他ノ諸運送人ト同シク運送物受取  
ノ爲メ間々爭論ヲ生シ若シクハ受取人其荷物ノ受取ヲ拒ム場合ニ於  
テハ裁判所ノ命令ヲ得テ受取ル可キ運賃ノ額ニ充ルニ足ルマテ其運  
送物ヲ賣却スルヲ得可シ而シテ其殘餘ノ運送物ハ共同倉庫若シクハ  
其他ノ場所ニ附托スルモノトス此理由タル元來其爭論ノ關係ハ積荷  
仕送人ト受取人トノ間ニ於ケルモノニシテ運送人即チ船長ハ局外者  
タルニ彼レ自己ノ爭論ヨリシテ局外者ニ向ヒ其支拂フ可キ運送賃ヲ  
支拂ハサルノ理アラサレハナリ故ニ其爭論ノ原因若シ船長ノ所爲ニ  
在ルキ例ヘハ積荷ニ破損アル場合ニ於テ其破損カ船長ノ所爲ニ出テ  
タルキノ如キハ船長ハ之ヲ賣却スルノ權ハ勿論之ヲ留置スルノ權ヲ  
モ有セサルナリ



右ノ如クニシテ積荷ヲ賣却セシムルモ其價額尙ホ運送賃ヲ充タスニ足ラサルキハ船長ハ更ニ荷主ニ對シテ其不足ヲ請求スルノ權利アリ且船長ハ民法第二千二百二條ニ從ヒ運送賃受取ノ爲メ其積荷ニ對シ特權ヲ享有スルモノトス借テ此特權タルヤ積荷引渡ノ後十五日間ハ之ヲ執行スルヲ得可シト雖モ其積荷ニシテ第三者ノ手ニ歸シ其所有權ノ已ニ移轉シタルキハ船長ノ特權消滅シテ其効ヲ失ナヒ彼レ只々通常債權者タルノ資格ヲ保ツニ過キサルナリ然レモ此特權ハ一種異様ノ景狀アリテ苟モ前述ノヲナキニ於テハ十五日以内ハ假令荷主カ破産ノ宣告ヲ受クルアルモ此特權ハ依然存立シテ他ノ債權者ヲ排斥スルノ効能アルモノトス

第九卷 冒險貸借契約

冒險貸借契約トハ我商法草案ノ用語ニシテ佛法ニ於テハ原語之ヲ「グ

ロース、アバンチール」ト云フ譯語ノ所謂大運貸契約是ナリ何チカ冒險貸借契約ト云フヤ草案ハ之カ定義ヲ下シテ曰ク船長、船藉港外ニ在リテ船舶又ハ積荷ノ已ムヲ得サル需要ノ爲メ債權者ニ冒險料ヲ支拂フノ約束ニテ航海中冒險抵當物ニ就テノ海上危險ヲ引受ケシムルノ條件ヲ以テ締結スル貸借契約ヲ云フト蓋シ佛法ノ定義モ亦畧々同一ニシテ大異ナシ

冒險貸借契約ハ右ノ如ク特殊ノ貸借契約ナルヲ以テ若シ航海中ニ其抵當物件カ滅盡シタルキハ貸主ハ其利子ハ勿論曾テ貸與シタル元金モ之ヲ請求スルヲ得ス然リ而シテ其抵當物件カ安全ニ到着シタルキハ貸主ハ其元金ニ加フルニ制限外ノ利子即チ海上利益ト稱スル非常ニ高額ナル利子ヲ受クルヲ得可シ故ニ此契約ハ偶成契約中ニ在リテ尤モ著明ナルモノトス



夫レ此ノ如キノ契約ハ如何ナル時如何ナル場合ニ於テ之ヲ締結スルノ必要アリヤ蓋シ其場合ヲ大別スレハ二個ニ過キス第一造船費用ノ爲メ若クハ船舶機装ノ爲メ若クハ充分ノ積荷ナキヲ以テ之ヲ購求スル爲メ航海前ニ於テ金圓ヲ要スルヨリ此契約ヲ爲シテ其用ヲ充タスナリ而シテ此契約ヲ爲スニハ或ハ其船舶ヲ抵當トシ或ハ其積荷ヲ抵當トス是レ恰モ船舶若クハ積荷ノ質入ト同一ニシテ債權者ハ其目的物即チ船舶若クハ積荷ヲ占有セスト雖モ猶ホ質取主ノ其目的物ヲ占有シタル者ト同一ノ特權ヲ有スルナリ

其第二ノ場合ハ船舶出港ノ後即チ航海中ニ於テ船舶ヲ修繕スル等ノヨリシテ金圓ヲ要スル此契約ヲ爲スモノトス是レ亦タ船舶若クハ積荷ヲ抵當トスルモノニシテ質入ニ外ナラス然レモ此場合ニ於ケル債權者ノ特權ハ質主義ニ出ツルニ非スシテ保存主義ニ基ツクモノ

トス如何トナレハ船舶ノ需用ノ爲メ例ヘハ船舶破損シテ其用ニ堪ヘズ即チ之ヲ脩繕スルニ非サレハ沈没ノ憂ヲ免レサルニ方リ債權者ノ恩惠ニ依リ僅ニ此危険ヲ免レ得タリト云フ場合ニ生スルモノニシテ彼ノ船舶保存ノ功ハ以テ特權ヲ生スルニ餘リアレハナリ然ルニ第一ノ場合ハ全ク否ラス船舶ノ未タ危険ニ陥ラサルノ前ニ於テ締結スルモノナレハ通常ノ質契約カ附與スル特權ニ過キサレナリ故ニ舊キ日附ヲ有スル特權者ハ後ノ日附ヲ有スル者ノ上ニ勢力ヲ有スレモ第二ノ場合ハ之ニ反シテ彼ノ保存主義ナル特權ノ通法ニ從ヒ最モ新シキ日附ヲ有スル特權者カ其前ノ日附ヲ有スル者ニ先チテ撰ハル、ノ權ヲ有スルナリ

本法ニ於テハ右ノ如ク二個ノ場合ニハ此契約ヲ許スト雖モ一千八百七十四年ノ法律ヲ以テ船舶ノ書入ヲ許シタルヨリ以還第一ノ場合ニ



於ケル冒險貸借ハ全ク其目的ヲ失却セリ如何トナレハ船舶ノ尙ホ定  
 繫港ニ在ルノ間ハ債權者タル者冒險貸借トシテ質取りセシヨリモ寧  
 ロ之ヲ書入ト爲サシムルノ鞏固ナルニ若カサルヲ以テ冒險貸ヲ爲ス  
 モノ勿カル可シ之ヲ換言スレハ質取主タル冒險貸主ノ特權ハ書入質  
 取主ニ先チテ執行スル能ハサルカ故彼ヲ舍テ、是ヲ取ル者ナカル可  
 ケレハナリ然レモ其第二ノ場合ニ至テハ今日尙ホ此契約ノ極メテ必  
 要ニシテ屢々締結セラル、トアリ是レ船舶所有者カ或ル特權ヲ有ス  
 ルニ因テ然ルノミ即チ船舶所有者カ或ハ船舶ヲ委棄シテ以テ船長カ  
 爲シタル契約ヨリ生ス可キ義務ヲ免カル、ノ特權アルヲ以テ船舶ノ  
 價額一タヒ低落スレハ所有者カ之ヲ拋棄スルノ憂ナキヲ保セス故ニ  
 船舶ニ對シテ金圓ヲ貸與セル者ハ忽然其對人權ヲ失フノ危險ヲ履ム  
 可キノ恐レアリ加之ナラス船舶ニハ破壞沈没ノ危險常ニ相伴フカ故

通常期限以内ノ利子ニテハ金圓ヲ貸與スル者勿カル可シ是レ此法律  
 カ特ニ高利ノ契約ヲ許シタル所以ニシテ又實際此契約ノ履行ハル、  
 所以ナリ即チ危險ヲ省ミス一舉ニ制限以外ノ多額ノ利益ヲ得ント希  
 望スル者ハ此法律ニ依テ其希望ヲ行フヲ得可ク船舶モ亦タ此方法  
 ニ依テ緊急ノ需要ヲ充タシ常ニ航海ノ業ヲ遂クルヲ得可キノ便益  
 アルナリ

冒險貸借契約ノ法式并ニ條件

冒險貸借契約ハ書面ヲ以テ之ヲ爲サ、ル可カラズ然レモ其書面ハ證  
 據ノ爲メニ要スルノミニシテ法式ノ爲メ必要ナルニ非ス之ヲ換言ス  
 レハ法律ノ書證ヲ要スルハ人證ヲ拒ムノ手段ニ外ナラサルナリ故ニ  
 書證ナキモ契約ハ曾テ其成立ノ効ヲ失フモノニ非ス只タ之ヲ證明ス  
 ルニ當リ自白宣誓ノ外人證ヲ用ユルヲ得サルノミ尤モ締結者双方ノ



間ニ於テハ其金額百五十フラン以下實際ニ於テハ斯カル小額ノ契約ナカル可キモニ在テハ亦タ人證ニ依テ證明スルモ妨ケサルナリ  
 借テ此證書ハ公正證書ヲ以テスルアリ又私署證書ヲ以テスルアリ何レモ皆ナ其契約ノ隨意ナリトス而シテ書證ニ記載ス可キ要件ハ第三百十一條ノ列記スル所ニ從ヒ元金及ヒ債權者ノ得可キ海上利益ノ割合抵當物タル船舶ノ名稱及ヒ船長ノ氏名ノ如キ是ナリ

然リ而シテ此證書ハ通常ノ貸借證書ト異ナリテ指圖式證券ニ調製スルヲ得可シ此場合ニ於テハ恰モ爲替手形約束手形ト同シク裏書シテ流通スルヲ得可ク隨テ其結果モ亦右ノ兩手形ト同一ニシテ裏書人ハ被裏書人ニ對シ擔保ノ義務ヲ負ヒ以テ保證人タルノ位置ヲ有スルモノトス然リト雖モ此擔保タルヤ第三百十四條ノ規定セル如ク單ニ元金ノミニ於テシ決シテ海上利益ニハ及ハサルモノトス如何トナ

レハ讓渡人即チ貸主及ヒ其後ノ裏書人ハ未タ海上利益ヲ受取ラサルヲ以テ之ニ關スル責任ヲ負ハシムルハ甚タ不當ナリトス之ヲ例センニ爰ニ千圓ノ證書アリ其海上利益ハ五百圓ナルキ裏書人ハ千圓ヲ擔保シテ其五百圓ニハ關係ナキモノトス而シテ船舶安全ニ到達シタルキハ證書所持人ハ千五百圓ヲ得可シト雖モ若シ船舶ノ安全ニ到達セサルキハ借主ニ對シテ請求スルノ權利ナク只タ裏書人ニ對シテ千圓ノ元金ヲ請求スルヲ得可キノミ  
 借テ此冒險貸借ヲ爲シ得可キモノハ何人ナルヤ凡ソ物件ヲ抵當トシテ金圓ヲ借入ル、キハ其利害タル必ス其抵當物件ニ關係ナカル可カラズ是レ法理ノ然ラシムル所ニシテ若シ之ニ反スルキハ貸借タル只タ一ノ賭博タランノミ彼ノ家屋ノ如キ利害ヲ其燒燬如何ニ感スルヲ以テ保險ヲ約ス是ニ於テカ保險ノ効ヲ得可シ是ニ由テ之ヲ視レハ冒險貸



借ニ於テモ船舶ヲ抵當ト爲スハ必スヤ船舶所有者ニシテ其積荷ハ必  
 ス荷主ナラサル可カラス然ルニ法律ハ此常規ニ從ハスシテ一ノ特例  
 ナ掲ケ船長ニ許スニ船舶若クハ積荷ヲ抵當ト爲スノ權ヲ以テセリ而  
 シテ現行法ニ依レハ船舶ノ出帆前ニシテ且所有者ノ住居地ニ在テハ  
 所有者ノ許可ヲ受ケ若クハ其立會ニ依テ契約ヲ締結スルヲ得可ク  
 若シ此手續ニ從ハサルキハ債權者ハ只タ船長ノ共有ニ係ル部分ノミ  
 ニ付キ權利ヲ有スルノミ尤モ出帆ノ爲メ船舶ヲ艤裝シ又ハ修繕スル  
 費用ニ至テハ各所有者ノ股分ニ應シテ出金セシメ彼レ若シ二十四時  
 間内ニ其出金ヲ爲サル、ニ於テハ船長ハ所有者ノ許可ヲ待スシテ冒  
 險貸借ヲ爲スヲ得可ク又航海中ニ在テハ船長ハ重ナル乗組員ノ會  
 議ニ附シ會議ニ於テ其必要ヲ認メ且其地ノ官吏ノ許可ヲ經レハ以テ  
 結約スルヲ得可ク而シテ其地ノ官吏トハ佛國ノ領事其他ノ官吏ヲ

云フ若シ是等ノ官吏ナキハ其地ニ於テ外國官吏ノ許可ヲ得ルヲ以  
 テ足レリトス

冒險貸借契約ノ目的物即チ抵當物ト爲シ得可キモノハ何ソヤ凡ソ航  
 海中危險ニ罹ルノ恐レアル可キモノニシテ且金圓ニ評價シ得可キ物  
 件ハ其何種類タルニ係ハラス總テ抵當物ト爲スヲ得可ク故ニ人ノ  
 性命及ヒ自由ノ如キハ危險ニ罹ルノ一事ハ之レアリト雖モ金圓ニ評  
 價シ得可カラサルカ故抵當物ト爲スヲ得サルナリ而シテ其抵當物  
 ト爲シ得可キ物件ハ第三百十五條ノ列記スル如ク船体、船身、船具、器具、  
 艤裝物及ヒ飲食物、積荷等ハ其重要ナルモノニシテ之ヲ抵當ト爲スニ  
 ハ該條末項ノ規定スル如ク總テノ物件ヲ合シ又ハ船舶ト荷物トヲ分  
 チ以テ抵當ト爲スヲ得可ク又船舶ノ一部若クハ荷物ノ一部ヲ抵當  
 ト爲スヲ得可ク然レモ船体ヲ抵當ト爲スニ付テハ船具、器具、艤裝物



及ヒ飲食物ハ自カラ其中ニ包含セラレタルモノト看做ス可シ是レ第三百二十條ノ規定スル所ナリ故ニ船具等ノミチ抵當ト爲スハ不可ナルナキモ單ニ船体ト稱スルキハ他ノ物件ヲ除去スル能ハサルナリ茲ニ法律ハ一ノ例外ヲ設ケ彼ノ航海ノ危険ニ罹リ且金圓ニ評價シ得可キモノニテモ尙ホ抵當ト爲スヲ禁シタルモノニ個アリ即其一ハ第三百十八條ニ示セル其將ニ得ントスル所ノ賃貸料及ヒ商品ニ付テ應ニ得ラル可キ利益ニシテ其二ハ第三百十九條ニ示セル船員即チ水夫其他ノ乗組員ノ給料是ナリ此二種ノモノヲ抵當ト爲スコトヲ禁シタル理由ハ其第一種ニ在テハ將來ニ得ラル可キモノニシテ未タ確然成立セス且其額モ漠然トシテ明カナラサルニ由ル其第二種ニ在テハ若シ之ヲ許スルハ氷夫等ノ必ス得ラル可キ給料ヲ確ムルモノニシテ船舶假令沈没等ノ難ニ逢フモ彼等已ニ其給料ヲ確メ得タルカ故之ヲ

返還スルヲ要セス果シテ然ルキハ船舶ノ安寧ヲ保護スルト否トハ彼等ニ於テ痛痒相關セサル可シ是レ船舶ノ危急ヲ救フノ力ヲ減セシムルモノト云ハサル可カラス故ニ彼等ノ給料ヲ以テ抵當ト爲スヲ禁シタルナリ右ノ如ク二個ノ例外ヲ掲ケテ抵當ト爲スヲ禁シタルカ故假令之ヲ以テ抵當ト爲スモ其契約ハ無論成立セサルナリ然レモ只タ契約ノ無効ナルノミニシテ貸主ノ全ク損失ト爲ル可キモノニ非サレハ之ヲ誤解スル勿レ即チ貸主ハ其利子ヲ得ル能サルノミニシテ元金ハ償還セシムルヲ得可ク且船舶ニシテ破壊沈没等ノ難ニ逢フモ其元金ハ毫モ減殺セラル可キモノニ非ス如何トナレハ冒險貸借トシテハ已ニ成立セス又通常ノ貸借ト變化ス可キニモ非ス然レモ曾テ渡シタル無原因ノ金トシテ取戻スヲ得可ケレハナリ抑々冒險貸借ナルモノハ貸主自己ノ隨意ヨリ貸與スルモノナレモ其



危険タル實ニ大ナルモノナリ故ニ法律ハ航海業ノ益々旺盛ナラント  
 ナ希望スルノ切ナルヨリ冒險貸借ノ容易ニ行レント企圖シ從テ此  
 種ノ貸主カ進テ貸附ヲ爲サント欲シ遂ニ貸主ヲ保護スルノ己ヲ得  
 サルニ至レルナリ而シテ之ヲ保護スルノ方法如何ト云フニ先ツ第一  
 ニ此保護ノ目的ヲ以テ規定セラレタルハ冒險貸借ニ於ケル金額ハ抵  
 償物ノ價格ニ超過スルヲ得サルトノ規則是ナリ而シテ若シ其價額以  
 上ノ貸借ヲ爲シタルキハ法律ハ借主ノ意思如何ニ依テ之ヲ區別セリ  
 即チ借主ノ惡意ナリシハ例ヘハ一萬圓ノ船舶ナリシヲ知リツ、一  
 萬五千圓ノ船舶ナリト詐稱シテ貸借シタルニ於テハ此契約ハ貸主ノ  
 爲メニ無効タルモノト爲セリ故ニ此契約ハ効力ノ有無一ニ貸主ノ意  
 中ニ存スルモノニシテ船舶若シ安全ニ到着セハ貸主ハ冒險貸借トシ  
 テ其契約ヲ保存シ元金及ヒ海上利益ヲ請求スルヲ得可ク又船舶若シ

危険ニ遭遇シタルキハ貸主ハ嘗テ冒險貸借ヲ爲サ、リシモノト做シ  
 通常ノ貸借トシテ其元金ノ償還ヲ請求スルヲ得可キナリ之ニ反シ借  
 主ニ毫モ惡意ナクシテ一萬五千圓ノ價額アルモノト稱シタルハ實ニ  
 誤信ニ出テタルキハ該契約ハ其實價ニ相當スル部分ノミニ付キ有効  
 ナリトス故ニ其一萬圓ニ付テハ冒險貸借ノ契約成立シ其過當ノ五千  
 圓ハ通常ノ貸借ニ依リ貸與シタルモノト看做シ利子モ從テ通常ノ額  
 タルモノトス而シテ此過當ノ元金及ヒ利子ハ船舶ノ沈没シタルニモ  
 セヨ之ヲ返還セシムルヲ得可シ而シテ之ヲ貸主ノ爲メニ謀ルニ冒  
 險貸借タルニ付テノ特權ハ一萬圓ニ對シテ執行スルヲ得ルニ過キサ  
 ルカ故其五千圓ハ之ヲ通常貸借ト爲スヲ以テ貸主ノ爲メ却テ利益ア  
 リ故ニ此價格ニ超過スルヲ得ストノ規定ハ即チ是レ貸主保護ノ一ナ  
 リトス



次ニ貸主ヲ保護スルノ目的ヲ以テ規定シタルモノハ彼ノ特權是ナリ  
 此特權タル原是レ保存ノ功ニ原由スルモノナレハ數個ノ冒險貸借ア  
 ル場合ニ於テハ最終ノ貸主カ最モ先キニ撰ハレテ其特權ヲ行フヲ得  
 得ルナリ今マ其場合ヲ示サンニ兩度ノ航海ニ於テ共ニ貸借ヲ爲シタ  
 ルキハ後航ノ貸主ハ前航ノ貸主ニ先テ特權ヲ行フヲ得同一航海  
 ニ在テハ航海中ノ貸主ハ出帆前ノ貸主ニ先タテ撰ハレ後ノ港灣ニ  
 於ケル貸主ハ前ノ港灣ニ於ケル貸主ニ勝サルモノトス其故如何ト云  
 フニ最後ノ貸主カ與ヘタル保存ノ功ハ其以前ノ貸主ヲシテ悉ク其澤  
 ニ浴セシムルモノナレハナリ然レハ一危險ニ遭遇シ之レカ爲メ數回  
 貸借ヲ爲シ且此數回ノ貸借カ各契約ノ日附ヲ異ニスルアルモ以テ其  
 權利ニ優劣ヲ附スルヲ得ス例ヘハ一危險ニ遭遇シ先ツ香港ニ寄港  
 シテ甲者ヨリ金圓ヲ借入レ之ヲ修繕シ又印度ニ航シテ再ヒ乙者ヨリ

借入レ之ヲ補理シタルアリト假定センニ其日附ニハ大ニ差違アリト  
 雖ハ彼等保存ノ功ハ同一事件ニ對スルモノナレハ決シテ優劣アルニ  
 非ス故ニ此場合ニ於テハ其權利ノ比例ニ準シ全時ニ二個ノ貸主ニ分  
 配ス可キモノトス

一個ノ目的物ニ付キ冒險貸借ト保險トヲ并セ爲スヲ屢々アリ此場合  
 ニ於テモ冒險貸借ノ金額ト保險金額トヲ合シテ目的物ノ價額ヨリ超  
 過セシムルヲ得ス即チ一萬圓ノ價アル船舶ヲ一萬圓ノ保險ニ附シ  
 更ニ一萬圓ノ冒險貸借ヲ爲スヲ得ス若シ之ヲ爲スアレハ是レ只タ  
 一ノ賭博タルノミ試ミニ船舶ノ沈没シタル場合ヲ假想セヨ船舶所有  
 者ハ曾テ冒險貸主ヨリ借リタル一萬圓ノ金ヲ返還スルヲナクシテ更  
 ニ一萬圓ノ保險償金ヲ得可シ是レ豈道理ノ許ス所ナランヤ故ニ冒險  
 貸借ト保險トヲ並セ爲サンニハ兩者ノ金額ヲ合シテ物件ノ價額以內



ニ結約セサル可カラス借テ右ノ如ク兩者ヲ並セ爲シタル場合ニ於テ船舶危険ニ遭ヒ其一部ハ遂ニ救助ノ力ナカリシキハ如何ニ之ヲ處ス可キヤ即チ前例ニ依テ之ヲ解釋センニ一萬圓ノ物件ニシテ僅ニ二千圓ノミ殘存シタルニ於テハ貸主、保險者ノ二人ハ此殘額ニ對シ如何ナル權利ヲ有スルヤト云フニ第三百三十一條ハ之レヲ兩者ノ額ニ應シテ平分ス可シト規定セリ故ニ兩者ノ額同一ナリシキハ各々千圓宛之ヲ分派ス可キナリ尤モ其救撈費ノ如キハ預メ扣除ス可キモノトス然ルニ此規定タルヤ出帆前ノ冒險貸借ニ付テハ稍々適スル所ナキニ非スト雖モ其航海中ニ在テハ貸主ノ如キ其保存ノ効ヨリスル特權ヲ有シ保險者モ皆ナ其功勞ノ庇陰ヲ蒙ムルカ故必ス特權ノ尾ニ附カサル可ラス然ルニ之ヲ同一ノ權利トシテ平分セシムルハ頗ル不當ノ處置タルヲ免レス彼ノ貸主ノ如キニハ須ラソ先ツ其權利ヲ行ハシメサル

可ラサルナリ

冒險貸借ノ契約ノ結果

是マテ陳述シタル如ク冒險貸主ハ其契約ノ目的物ノ危険ヲ負擔スルモノナレモ此危険タル單ニ海上ノ危険ト稱スルモノノミニ止マリ其他ノ危険ハ假令如何ナル狀情アルモ貸主ハ爲メニ損失ヲ蒙ムルコトナシ左ニ其二三ノ例ヲ示サン

第一陸地ノ危険 例ハ積荷ヲ陸揚シタル後賊ノ爲メニ奪却セラレタル如キハ荷主即チ借主タル者ノ手中ヨリ目的物ヲ消滅シ去テ恰モ海上ニ於テ危険ニ罹リタルト異ナルナキカ如シト雖モ然レモ貸主ハ依然トシテ元金利子共ニ請求ノ權ヲ有スルナリ

第二物件固有ノ瑕疵ヨリ生スル損害 例ハ船體已ニ老朽シタルヨリシテ沈没シタルカ如キ又ハ積荷ノ品質粗惡ニシテ腐敗シタルカ如



キ是レ亦タ貸主ノ負擔ス可キモノニ非サルナリ  
第三借主又ハ其代理人ノ所爲ヨリ生シタル損失 船長自己ノ所爲ヨ  
リシテ船舶ヲ毀傷シ或ハ積荷ヲ遺失シタルカ如キ彼レ如何ニ損失ヲ  
蒙ムルモ貸主ニ於テ其責ナキヤ言テ俟タサルナリ

第四契約以外ノ航路ニ由リシヨリ生シタル危険 貸借契約ヲ結フニ  
當リ貸主ハ其航路ナレハ危険ナシト信シテ貸借シタルニ借主又ハ船  
長慫マ、ニ他ノ航路ヲ取リ爲メニ危険ニ遭遇シタル如キハ貸主ニ於  
テ其損失ヲ負擔スルノ理ナシ

第五拒抗力ノ場合ニ非スシテ積荷ヲ他船ニ積替ヘタル時 拒抗力ニ  
依リ積荷ヲ契約外ノ船舶ニ積替ヘ危険ニ遭遇シクル時ハ貸主之ヲ負  
擔セサル可カラス是レ實ニ己ヲ得サルニ出タルコトナレハナリ然ルニ  
此ノ如キ事情ノ存スルアルニ非スシテ船長隨意ニ積替ヲ爲シタルキ

ハ貸主ハ最早其負擔ヲ免ル可キナリ

右舉例ノ場合ニ於テハ危険ノ生スルアルモ貸主ノ爲メニハ曾テ此ノ  
如キ危険ナキモノト看做スカ故元金ノ外更ニ約定ノ海上利益ヲ請求  
スルコトヲ得可キナリ

借テ貸主ハ海上危険ノ責ニ任セサル可カラスト雖凡然レ何レノ時  
ニテモ之ニ任ス可シト云フニ非ス即チ其負擔ス可キノ危険ハ一定ノ  
時期間ニ生シタル場合ニ限ルナリ而シテ其一定ノ時期間トハ何レノ  
時ヨリ何レノ時ニ至ルモノナルヤト云フ當初ノ契約ニ於テ豫シメ之  
ヲ約定シタルキハ無論其契約ニ從ハサル可カラス只タ其約定ナキ場  
合ニ於テ法律ハ之カ規定ヲ爲セリ即チ其抵當物カ船舶ナリシキハ出  
帆ノ日ヨリ目的港ニ達シテ投錨シタル日迄ノ間ニ生シタル危険ニ付  
キ貸主其責ニ任ス可シト故ニ出帆前若クハ投錨後ニ於テハ假令風浪



ノ爲メニ船舶沈没スルモ貸主ノ關スル所ニ非サルナリ又其抵當物カ積荷ナリシキハ船舶ニ積入レ若クハ其爲メニ埠頭ニ送出シタル日ヨリ目的港ニ達シテ陸揚スル日迄ノ間ニ生シタル危険ニ付キ貸主其責ニ任ス可シト(第三百三十八條)

右ノ如ク貸主ノ負擔ス可キ危険ノ種類及ヒ其發生ノ時間己ニ一定シタル以上ハ此ニ其結果如何ヲ講究セサル可カラス而シテ其結果タル二個アリ即チ契約ノ目的物カ安全ニ目的港ニ達シタル場合ニ於テハ貸主ハ元金并ニ海上利益ヲ請求シ得ルハ論チ俟タサレモ之ニ反シテ目的物ノ消滅シタル場合ニ於テハ其結果ハ如何此場合ニ於テハ全部ノ消滅ト一部ノ消滅トニ依リ其結果ヲ異ニスレハ左ニ之ヲ分説セン」目的物ノ全部消滅ニ歸シタルキハ貸主ハ全ク損失ニ陥リ借主ニ對シテ毫モ請求スルヲ得ス若シ其一部救助セラシテ殘存スルキハ其殘部

ノ價額ニ比例シテ當額ノ請求ヲ爲スヲ得可シ一例ヲ舉ケテ之ヲ説カンニ二萬圓ノ價格アル積荷ノ全部ニ付キ一萬圓ヲ貸與シタルト假想セヨ而シテ航海中風濤怒號船舶將ニ覆没セントスルニ臨ミ船長其積荷ノ半部ヲ投荷スルノ己ヲ得サルニ出會セリ此場合ニ於テ積荷ハ半部ヲ剩マシテ其價額尙ホ貸借ノ金額(一萬圓)ニ充ツルニ足ルヲ以テ貸主カ其殘部ニ付キ全額ヲ請求シ得ルモノト爲セハ彼レ毫モ損失スル所ナシ通常ノ質契約ニ於テハ實ニ此ノ如シ然レモ冒險貸借契約ニ在テハ之ト趣キテ異ニシテ貸主ノ權利ハ積荷ト共ニ其半ヲ失ハサル可カラス故ニ其殘部一萬圓ニ付キ貸借ノ半額即チ五千圓ノ償還ヲ請求シ得可キノミ其海上利益ニ至テモ亦タ同シク其約定ノ半額ヲ請求シ得ルノミ如何トナレハ此種ノ契約ハ雙方ニ於テ損失ヲ分擔スルモノニシテ借主己ニ半額ノ損失ヲ蒙レハ貸主モ亦タ半額ヲ負擔シ借主



三分ノ一ヲ損失スレハ貸主モ三分ノ一ヲ負擔セサル可カラス是レ偶成契約ノ性質ニ於テ然ラサルヲ得サレハナリ然リ而シテ貸主カ危険ヲ負擔スルハ借主ニ於テ現ニ其契約ノ商品ヲ積入レタルトキ證明スルヲ待チ然ル後之ヲ決ス可キナリ即チ或ル積荷ヲ爲ス可キトキ約シ之ヲ抵當トシテ若干ノ貸借ヲ爲シタル後危険ニ遭フテ其積荷ヲ失ハシニ果シテ其積荷ヲ爲シタルニ於テハ貸主ハ請求ノ權ヲ失フ可シ而シテ此場合ニハ義務者タル借主ヨリ積荷目録ヲ以テ其契約ノ商品ヲ全ク積入レタリシトキ證明セサル可カラス蓋シ積荷目録ハ積荷ノ品質價額ヲ詳知シ得可キモノナレハナリ故ニ借主ニ於テ此證明ヲ爲スニ非サレハ貸主ハ依然其請求權ヲ保持シ得可キモノトス是レ他ナシ此契約ハ素ヨリ危害ヲ避クル爲メニ締結セラレタルモノナルニ若シモ是ヨリ一步ヲ出シ因テ以テ利益ヲ博スルニ

二

三

至ラハ所謂賭博タラシノミ是レ法律ノ許サ、ル所ナリ故ニ借主ニ於テ契約中ノ荷物ニ付キ損失ヲ蒙ムルニ非サレハ貸主ニ於テモ其貸金ニ付キ損失ヲ爲スヲ要セス例ヘハ一萬圓ノ商品ヲ積入ル、ノ契約ヲ爲シ竊ニ其過半ヲ陸揚シテ賣却シ其餘ス所僅ニ一千圓ニ過キサル場合ニ於テ其船舶(船價)一萬圓ト看做シト商品トキ合シ二萬圓ヲ借入レタルキハ借主ハ二萬圓ノ外更ニ九千圓(積荷ノ賣却高)ヲ並セ得タルモノニシテ船舶安全ニ到着シタルキハ其二萬圓ヲ返還セサル可カラサルカ故別ニ利益スル所ナシト雖モ船舶ノ沈没シタルキハ只タ一萬一千圓(船價ト殘品ノ價額)ノ損失ヲ蒙ムルノミ其利益亦タ大ナラスヤ故ニ若シ之ヲ爲シ得クシハ何人カ此ノ獲利ノ奸計ヲ施サ、ラン是レ法律カ特ニ借主ニ命シテ約定ノ積荷ヲ正確ニ爲シタルトキ證明セシムル所以ナリ



茲ニ一言ス可キコアリ後卷ニ述フル所ノ貸主ノ負擔ス可キ危險ハ當  
 タニ共擔海損ノミニ止マラス單獨海損モ亦タ之ヲ負擔セサル可カラ  
 サルナリ尤モ單獨海損ハ契約者ノ特約ヲ以テ其貸主ノ責任ヲ除去ス  
 ルヲ得可シ而シテ共擔海損、獨單海損ノ何物タルヤハ後卷ニ之ヲ詳説  
 ス可シト雖モ先ツ茲ニ之ヲ畧言スレハ前者ハ船舶積荷及ヒ運賃ノ三  
 者ニテ共ニ負擔ス可キ海上ノ損失ヲ云ヒ後者ハ船舶積荷及ヒ運賃ノ  
 三者中其一ニテ負擔ス可キ海上ノ損失ヲ云フナリ

### 第十卷 海上保險契約

保險契約トハ巨抗力ヨリ生ス可キ損害ニ付キ被保險人ヲ償フノ目的  
 ナリ以テ爲シタル偶成ノ契約ヲ云フナリ此契約ハ法律中ニ在テ最モ新  
 ナルモノニシテ羅馬時代ニハ未ダ存在セス即チ米國大陸ノ初メテ發  
 見セラレタル頃ヨリ生シタルモノ、如シ蓋シ當時ニ在テハ航海ノ業

四

五

未ダ進歩セサルニ爾來漸チ逐テ其航行ノ頻繁ニ趣クニ從ヒ海上ノ危  
 險モ亦タ屢々生スルニ依リ遂ニ此契約ノ必要ヲ感スルニ至リシナリ  
 而シテ此自然ナル原因ノ外更ニ此契約ヲ生ス可キ一原因アリテ存シ  
 タルナリ即チ昔時ハ獨リ冒險貸借ノミ行ハレシモ彼ノ宗教ノ勢力ニ  
 依リ利息貸ノ禁セラレシト同シク冒險貸借ハ高利貸ナリトシテ諱忌  
 セラル、ニ至リ是ニ於テ此契約ノ必要ヲ生シテ漸次盛ニ行ハル、ニ  
 及ヒシナリ而シテ保險契約ハ當初只タ海上ノ事ノミニ止マリシカ千  
 七百五十四年ニ至テ火災保險會社ナル陸上ノ保險初メテ生シ又千八  
 百八十二年ニ至リ性命保險會社ナルモノ亦タ生シ是レヨリ以後保險  
 ノ必要ヲ感スル漸ク大ニシテ遂ニ今日ノ旺盛ヲ致シタルナリ即チ今  
 日ニ在テハ凡ソ危險ニ罹ルノ虞アル物件ハ悉ク保險ニ附シ彼ノ冰害  
 水災ヨリ禽獸死亡ノ保險ノ如キヲ見ルニ至レリ然レモ其權與ヲ尋レ



ハ實ニ海上保險ヨリ來タリルモノトス

凡ソ保險ニ二種アリ其一チ原語ニテ「プリム」ト云フ保險料ニ於ケル保險ト稱スルノ意ナリ而シテ「プリム」トハ「プリモ」即チ「第一」ナル語ヨリ轉化シ來リタルモノニシテ今ハ保險料ヲ呼ンテ「プリム」ト云フ蓋シ昔時ハ保險ヲ爲スニ結約ノ第一着手トシテ先ツ保險料ヲ支拂ヒシヨリ此名ヲ得タルナリ然レモ此主義今日ニ在テハ必スシモ然ルニ非ス殊ニ商業上ノ如キハ後ニ計算シ支拂フヲ通例トセリ而シテ此保險ハ保險人カ被保險人ヨリ支拂フ所ノ保險料ヲ受取リ豫期ノ危險ノ生シタルキ保險人カ其損失ヲ負擔シテ約定ノ償金ヲ支拂フモノトス是レ通常行ハル、所ノ保險ナリ

他ノ一ハ共同保險又ハ相互保險ト稱シ同一ノ危險ニ罹ル可キ數人相互ニ其生ス可キ危險ニ付キ担保スル所ノ契約ナリ故ニ此保險ト通常

六

七

ノ保險トノ間著シキ差異アルモノトス今マ之ヲ左ニ示サン

第一 保險料ニ於ケル保險ハ二人ノ間ニ成立ス即チ若シ約定ノ危險生シタルキハ償金ヲ支拂フ可キ保險人ト保險ノ代價トシテ危險ノ生否ニ關ラス若干ノ金圓ヲ支拂フ可キ被保險人トノ間ニ成立スルモノトス之ニ反シテ共同保險ハ互ニ保險スル數個ノ人ノ間ニ成立スルモノニシテ各々二個ノ資格ヲ有シ一面ニ於テハ保險人タルト同時ニ一面ニ於テハ被保險人タリ即チ彼レハ保險人ニシテ是レハ被保險人タリト斷稱ス可カラサルモノナリ

第二 保險料ニ於ケル保險ニ就テハ被保險人タル者危險ノ生スルト否トニ係ハラス常ニ一定ノ金額ヲ支拂フモノトス之ニ反シテ共同保險ニ於テハ決シテ一定ノ金額ヲ支拂フヲナシ唯約定ノ危險カ共同者中ニ生セシキ初メテ出金スルモノナルカ故共金額ハ豫メ知ルコト能



ハスシテ現ニ生セシ損害ノ大小ニ由テ定マルナリ之ヲ例セハ火災ニ付キ保險セシメント欲スル者數十名相會シテ共同保險ノ約ヲ結タリトセンコ其一人ノ家屋焼失スルニ遭ヘハ各共全者ニ分賦シテ其價額ニ相當スル金高ヲ醸出セシメ以テ罹災者ニ償フモノトス此ノ如ク其家屋ノ價格各々相異ナルニ依リ豫メ幾何ヲ出タスヘキヤ又果シテ之ヲ出スヘキニ至ルヤ否ヤヲ知スルヲ甚タ難シ何トナレハ約定ノ期限中ニ危險ノ生セサルニ於テハ全ク出金セサルコアルモ未タ知ルヘカラカレハナリ尤モ其事務所ノ費用ノ如キハ常ニ一定ノ金額ヲ出タスヘキモ是レ甚タ些少ノ金額ニシテ自ラ別事ナリ

第三 保險料ニ於ケル保險ニ就テハ其保險人ハ商事ヲナスモノニシテ且ツ之ヲ商人ナリトス何トナレハ其支拂フヘキ保險償金額ヲ以テ受取ルヘキ保險料ヨリ少キヲ希望シ專ラ利益ヲ目的トスルナレハナ

リ反之共同保險ハ商事ニ非ス隨テ變更ナリトセス何トナレハ其目的タル各自共ニ利益ヲ得ントスルニアラスシテ只タ損失ヲ避クルカ爲メナレハナリ

保險ハ此ノ如ク二ケノ種類アリ而シテ本卷ニ規定スル所ノモノハ其第一種タル保險料ニ於ケル保險ニシテ且海上保險ナリトス但陸地ノ保險契約ニ適用シ得ヘキモノハ通シテ之ヲ用ユルコトヲ得ヘシ

### 第一節 保險契約及其法式并ニ其目的物

保險契約ナルモノハ已ニ述ヘタルカ如ク被保險人ヨリ之ヲ觀レハ其將ニ蒙ラントスル損失ヲ避クルカ爲メニシテ決シテ利益ヲ保證セシムルニアラサルナリ而シテ此ノ契約ノ目的物ハ危險ニ遭ヒ得ヘキモノナレハ契約ヲ結テ此危險ヲ避ケ以テ財産ノ減少ヲ防ク所謂財産管理ノ處置ナリ故ニ被保險人タル者ハ單ニ財産管理ノ能力ヲ有セハ以



テ有効ニ此契約ヲ爲スヲ得ヘケレハ彼ノ後見免脱ノ幼者ノ如キ優  
ニ此契約ヲ爲スノ能力アル者ナリ

之ニ反シ保險人ヨリシテ之ヲ觀レハ此契約ヤ被保險人ノ支拂フ保險  
料ヲ得テ航海ノ危險ヲ負担シ若シ其危險ノ實際ニ生スルニ當テハ曩  
キニ受取リシ保險料ヨリ遙カニ巨額ナル償金ヲ支拂ハサルヘカラス  
シテ保險人ノ爲メニハ其財産ヲ或ハ増加シ或ハ減少シ頗ル偶生契約  
ノ性質ヲ有スルモノトス殊ニ此事タル射利ノ目的ニ出ツル一ノ商事  
ナルカ故ニ商業ヲ爲スノ能力アルニ非レハ保險人トシテ保險契約ヲ  
爲ス能ハサルナリ

保險契約ノ性質夫レ此ノ如シ此性質ヨリシテ許多ノ結果ヲ生ス今左  
ニ之ヲ説カン蓋シ亦以テ保險契約ノ性質ヲ詳ニスルヲ得ヘキナリ

第一 保險ハ賭事ナルヘカラス故ニ保險ヲ爲スニハ必スヤ確定ノ目

十

十一

的物件ナカルヘカラス然リ而シテ其危險ノ果シテ實際ニ生シタルト  
キハ目的物件ノ力爲メニ害ヲ蒙リシ事及其蒙リシ害ハ幾何ナリシ  
事ヲ被保險人ヨリ証明スルヲ要ス是其目的物件ノ定マリ居リシ事及  
ヒ危險ニ遭ヒシハ確カニ其物ナリシ事ヲ示ス所以ニシテ之ナケレハ  
其果シテ賭事ニ非サリシヤ否ヤ知ルヘカラスレハナリ

第二 保險ハ純然タル偶生契約ナリ故ニ危險ノ決シテ生シ能ハサル  
場合ニ於テハ此契約ハ決シテ成立セサルナリ之ヲ例セハ其目的物ハ  
契約ヲ爲セシ當時己ニ滅尽ニ販シ去リシカ若クハ當時其物件ノ安全  
ノ地ニ到着シタリシカ如キハ最早危險ニ遭フ能ハサルモノナレハ  
此ノ如キ物件上ニ保險契約ノ或立スルコアラサルナリ然リト雖モ契  
約者ニシテ全ク善意ナリシ場合即チ其己ニ滅尽シ或ハ己ニ安全ノ地  
ニ在ルコトヲ知ラスシテ結約セシキハ法律ハ之ヲ有効ト爲シ其契約ヨ



リ生スル総テノ効果ヲ認許スルモノトス

第三 保險ノ目的タル物件ハ危險ニ罹リ得ヘキモノナラサルヘカラ  
ス此規則ノ結果トシテ本法ハ將來ニ得ヘキ利益ヲ以テ保險ニ附スル  
ヲ得ストナセリ是レ本法特殊ノ規定ニシテ他國ノ法律ニ於テハ往々  
之ヲ許容セリ彼ノ運賃ノ如キハ將來ニ得ヘキモノナリト雖厄船若シ  
途上ニ沈没セハ荷主ハ之ヲ拂フナケレハ是亦均シク危險ニ罹ルモ  
ノニシテ之ヲ許スモ蓋シ不可ナカルヘキナリ

第四 保險償金額ハ目的物ノ價格ヨリ少キハ敢テ不可ナシト雖厄此  
價格ヨリ多キニ過クヘカラス何トナレハ保險契約ハ被保險人ノ爲メ  
ニ損失ヲ償フノ旨趣ニ基クモノニシテ決シテ之ニ利益ヲ得セシムル  
モノニアラサレハナリ故ニ一萬圓ノ物件ニ對スル償金ハ一萬圓ヲ以  
テ満足スヘク之ヲ超過スレハ賭博タランノミ

第五 一個ノ物件ニ就キ其全價格ヲ以テ數個ノ保險契約ヲ爲スヲ得  
ス例ヘハ一萬圓ノ船ヲ以テ甲乙丙ノ三會社ニ各々一萬圓ノ保險ヲ爲  
サシムル如キアラハ其危險ニ罹ルニ當テハ三萬圓ヲ得ルニ至ル此ノ  
如キハ即チ保險契約ノ主義ヨリシテ許ス處ニアラサルナリ

第六 總テ保險契約ニ關シテ被保險人詐欺ノ陳述ヲ爲セシトキ又ハ  
保險契約ノ事項中ニ誤謬アルカ若クハ積荷證書ト差異アリテ其差異  
苦シハ誤謬ノ保險償金ニ影響ヲ及ホスモノナルトキハ其契約ハ無効  
ナリトス何トナレハ保險契約ハ極メテ嚴正(有式)ノ謂ニ非ス)ニスヘキ  
モノナレハナリ

保險契約ノ性質ハ以上六個ノ法規ニ歸スルモノニシテ須ラクモ記憶  
セサルヘカラサル事柄トス若シ保險契約ニシテ此法規ニ違フキハ法  
律上決シテ其効ヲ生セサルナリ



第三百三十二條ニヨレハ保險契約ハ書面ニ依リテ之ヲ爲サ、ルヘカ  
 ラス而シテ此書面ヲ要スル所以ハ一般ノ定説ニ據レハ法式ノ爲メニ  
 非スシテ證據ノ爲ニ要スルコトナセリ即チ人證ヲ除斥スルノ趣旨ニ  
 出ツルモノニシテ之ヲ有式契約トナスニ非ルナリ故ニ若シ書面ナカ  
 リシキハ自白又ハ宣誓ヲ以テ契約ノ成立ヲ證明シ互ニ其履行ヲ請求  
 スルヲ得ヘシ

此書面ハ契約者自ラ之ヲ記スモ固ヨリ妨クル所ナシト雖元來保險  
 契約ハ商人取引所ニ於テ商業世話人ノ媒介ニヨリ締結スルヲ常トス  
 ルヲ以テ書面モ亦多クハ商業世話人ノ調製スル處トス然レモ其物件  
 ノ運送地極テ遼遠ナルカ又ハ其價格極テ貴重ナルキハ公證人ヲシテ  
 之ヲ調製セシムルコトアリ而シテ商業世話人ハ一ノ公吏ナリト雖モ其

十四

十五

調製セシ證書ハ完全ニ公正證書ノ効力ヲ有スルモノニ非ス但シ通常  
 ノ私證書ノ如ク二通ヲ作り又「ボン、エ、アツプル」ベ」ヲ記スルヲ要セス  
 且ツ其日附ハ第三者ニ對スルモ亦確定ノ効力ヲ有ス是レ私證書ト異  
 ナル處ナリ

此書面ニ記載スヘキ要件ハ第三百三十二條ノ列記スル處ニシテ此要件  
 ハ總テ之ヲ記セサルヘカラス而シテ其最モ重要ナルモノハ第一項ノ日  
 附ナリ又第二項ニヨリ其午前若クハ午後ナルコトヲモ記載スルヲ要ス  
 是レ他ノ契約證書ト殊ナル處ニシテ此理由トスル處蓋シニアリ一ハ  
 契約ノ當時ハ其目的物已ニ滅尽セシヤ否ヤ他日ニ至テ之ヲ知ルノ必  
 要ヲ生スルコトアルト他ノ一ハ數個ノ保險ニ附セシ場合ニ其契約ノ前  
 後ヲ知ルノ必要ヲ生スルコトアルトニ由ル是レ已ニ保險ヲ約スルノ後  
 被保險人其保險會社ノ基礎堅カラスト爲シ又ハ始メ半額ニ就キ保險



セシメタリト雖此目的物到底危險ヲ免カレサルヘキヲ恐レ殘額ヲ他ニ保險セシムル等ノ事アル場合ニ其約定セシ處ノ償金額ハ其物件ノ價額ト相等フシテ其間些少ノ差異ヲ存セサルカ如キハ實際甚ダ爲シ難キ處ニシテ往々其多キニ過キ一部ノ無効ニ歸スルコトアリ此場合ハ最後ノ契約ヲ以テ無効ト爲スモノナレハ其日附又ハ時間ノ如キ極テ正確詳密ニ記載セサルヘカラサルナリ

右ノ條件ヲ記載セル適法ノ保險證書ハ商業上ニ流通スルヲ得ルモノニシテ記名無記名若クハ指圖式ニ調製スルヲ得是レ法律ノ禁セサル處ナレハ調製者ノ隨意ヲ以テ其体裁ヲ定ムルヲ得ヘシ而シテ其体裁ニヨリ書換(記名体)授受(無記名体)裏書(指圖式)等ノ方法ニ依テ移轉スルモノトス

保險契約ノ目的物

保險契約ノ目的物ニ關スル規則ハ數個アリ即チ保險契約ノ目的トナリ得ル物件及目的トナリ得サル物件、目的物ノ評價及其陳述ニ關スル規定、保險セル危險時期ノ規定等はナリ

保險契約ノ目的物トナリ得ヘキ物件

已ニ述ヘシ如ク保險契約ハ損失ヲ防クカ爲メニナスモノニシテ射利ノ爲メニスルニ非ス故ニ其物件ノ現存シテ且危險ニ罹リ得ルニ非レハ之レカ目的物ト爲スヘカラサルナリ而シテ其保險ニ附スルハ船若クハ積荷ノ全部ヲ舉ケテ爲スヲ得又ハ其一部ヲ附スルヲ得又兩者ヲ併セテ之ヲ附スルヲ得ヘシ其規定ハ第三百三十四條ニ在リ

保險料其物モ亦保險ニ附スルヲ得ヘシ更ニ其保險料ヲ再保險ニ附スルヲ得遞次數回ニ及フヲ得ヘシ例ヘハ千圓ノ積荷ヲ千圓ヲ以テ保險セシメ其保險料ハ十分ノ一即チ百圓ヲ支拂フモノトセンニ其安全ニ



到着セシキハ單ニ百圓ヲ支拂フヘク又其危險ノ果シテ生セシキハ保險償金中ヨリシテ保險料ヲ扣除セラル、ヲ以テ被保險人ハ九百圓ヲ得ルニ過キス元來保險ナルモノハ被保險人ノ爲メニ全ク危險ナカリシカ如ク爲スノ趣旨ニ出ツルカ故ニ若シ九百圓ヲ得ルニ止マルトセハ是レ完全ニ代表物ヲ得タリト云フヘカラス須ラク被保險人ノ爲メニ謀ルニ此クノ如ク巨額ノ保險料ヲ扣除セスノ其積荷ノ全價額ニ對スル償金ヲ得ルノ策ナカルヘカラス保險料ヲ保險セシムルハ則チ此策ナリトス前例ニ依レハ百圓ノ保險料ヲ保險セシムルニ拾圓ノ保險料ヲ以テシ更ニ之ヲ保險セシムルニ壹圓ノ保險料ヲ以テス而シテ之ヲ保險セシムルハ或ハ全一ノ會社ニ於テシ或ハ數多ノ會社ニ於テス此場合ニシテ若シ其危險ノ生セサリシキハ被保險人ハ總テ百十一圓ヲ拂ハサルヘカラスト雖厄一旦危險ノ生スルニ逢ハ、其損失スル處

ハ單ニ一圓ニ止マリ九百九十九圓ヲ受取ルヲ得ヘシ是被保險人ノ爲メニ最モ便益トスル處ニシテ而シテ其契約タル偶生ノ最モ甚ダシキモノトス

保險人モ亦自己ノ引受ケシ保險ノ一部若クハ全部ヲ擧ケテ更ニ他人ニ保險セシムルヲ得ヘシ蓋シ結約ノ後ニ於テ其目的物ノ最モ危險ニ瀕セルヲ知リ又ハ他ノ會社ノ更ニ少額ナル保險料ニ甘ニスルモノアラハ斯クノ如ク更ニ保險セシムルヲ以テ甚ダ利益アリトス例ヘハ契約セシ船ノ航路タル頗ル危險多キコトナリシヲ發見セシキノ如キ速ニ他人ヲシテ保險セシムルニ非レハ必ス恢復スヘカラスナル巨大ノ損失ヲ被ムルヲアルヘク又他ノ會社ニシテ詳ニ其航路ヲ知り其安全ヲ信スルヲアルニ於テハ受取ルヘキ保險料ハ彼ノ約定額ヨリ少キヲ得ヘシ此場合ニ其會社ヲシテ之ヲ保險セシメハ彼ハ償金ヲ出スノ恐



ナクシテ而シテ保険料ノ差異ハ正シク彼ノ利益ニ歸スヘシ抑モ保險料ハ危險ノ生スヘキ度ノ多少ニヨリテ高低スルモノニシテ而シテ危險ノ生スヘキ度ノ多少ハ各會社各其見込ヲ異ニスルヲ以テ被保險人ハ固ヨリ契約ヲ爲スノ初ニ於テ其低額ノモノヲ選フヘク保險人モ亦契約ヲ爲セシ後ニ於テ更ニ自家ヨリ低額ノモノヲ得ハ之ヲシテ保險セシムルコトアルヘキナリ

保險人更ニ他人ニ保險セシムルニハ其保險料ヲ自家約定ノ額ヨリ多クスルコトナキニ非ス自ラ百分ノ十ヲ以テ約セシニ之ヲ百分ノ二十ト爲シ百分ノ十ヲ損スルカ如キ是レナリ此事タル第一ノ保險人ハ損失スルモ第二ノ保險人モ亦意外ノ利益ヲ博取スルモノニ非レハ敢テ法律ノ禁スル處ニアラス而シテ此等ノ場合ハ前述ノ契約ノ後ニ於テ其危險ノ生スヘキ恐レノ至大ナルヲ發見セシキニ生スルコトトス即チ

始メ危險ノ少ナシト想像シ百分ノ十ノ保險料ヲ以テ之ヲ約セシニ其然ラサルヲ聞知シ之ヲ他ノ會社ニ托セシニ百分ノ二十ヲ得ハ以テ諾スヘシト云フキハ必ス之ヲ托スルニ躊躇セサルヘシ何トナレハ目的物一萬圓ノ物ナリトセハ九千圓ヲ損失スルノ恐レヲ除ケハ現ニ一千元ヲ損失スルモ亦厭フ所ニ非レハナリ

保險契約ノ目的ト爲スヲ得サル物件

已ニ屢々述ヘシカ如ク保險契約ノ目的物トナスニハ現ニ存在スルモノニシテ危險ニ罹リ得ヘキ物件ナラサルヘカラス故ニ將來ニ得ントスル希望ノ利益ノ如キハ之ヲ保險ニ附スル能ハス此原則ヨリシテ左ニ列記セル數種ノ物件ハ之ヲ其目的物トナスヲ得サルナリ

第一將來ニ得ルノ望アル運送賃 船己ニ商品ヲ積ミ入レシモ其運送賃ハ未タ受取ラスシテ之ヲ受取ルハ後日ニ在リト云ヘル場合ニ其將



來ニ得ヘキ望アル運送賃ヲ以テ保險ニ附スヘカヲサルナリ然レモ其  
 已ニ受取リシモノハ固ヨリ之ヲ保險セシメ得ヘシ何トナレハ船危險  
 ニ逢フニ當テハ其物モ亦危險ヲ免カレサレハナリ

此規定ハ運送人即チ運送賃ヲ受取ル者ノ爲ニナセシナリ去レハ荷主  
 即チ運送賃ヲ支拂フ者ニ於テハ其運送賃ヲ以テ保險ニ附スルヲ得  
 ルヤト云フニ荷主ハ已ニ運送賃ヲ支拂フモ商品滅盡スルキハ之ヲ取  
 返ヘスモノナルヲ以テ保險ニ附スルヲ得サルナリ然レモ若シ運送人  
 トノ間ニ特別ノ約束ヲナシ船若シ危險ニ逢ヒ運送商品ノ消滅ニ歸セ  
 シキト雖モ支拂ヒシ運送賃ハ之ヲ取返スヲナシトノ定メアリシキハ  
 荷主ハ其己ニ支拂ヒシモノヲ以テ保險ニ附スルヲ得ヘシ如何トナレ  
 ハ船危險ニ逢ヒ從テ其運送商品モ亦滅盡ニ歸シ而シテ己ニ支拂ヒシ  
 運送賃ハ之ヲ取返スヲ得ストセハ彼レノ損害タル甚ダシケレハナ

リ

第二商品ニ就テ將來ニ得ルノ望アル利益 船若シ目的ノ港ニ達シ此  
 商品ヲ賣却シタランニハ必ス幾何ノ利益ヲ得ヘシト云ヘル希望アル  
 場合ニ若シ中道ニシテ商品滅盡ニ販スルアラシカ彼レカ想像ノ利益  
 ハ固ヨリ夢裡ノ一幻影タランノミ故ニ其應サニ得ヘキ利益ヲ以テ保  
 險ニ附セントスルハ是レ人情ノ常ナリト雖モ本法ニ於テハ之ヲ禁止  
 セリ蓋シ其將來ニ關スル一ノ希望ニ外ナラサレハナリ英國、和蘭、米合  
 衆國ノ如キハ之ニ反シテ將來得ヘキ運送賃及將來得ヘキ利益共ニ保  
 險ニ附スルヲ許容セリ我草案モ亦然リトス

第三船員ノ俸給 法律カ之ヲ以テ保險ノ目的物ト爲スヲ許サ、ル所  
 以ハ曾テ述ヘシ如ク船員ヲシテ其全力ヲ船ノ安危ノ爲ニ尽サシメン  
 トスルノ微意ニ出ツルナリ元來本法ノ規定ニ據レハ船ノ沈没セル場



合ニ於テ船員ハ其俸給ヲ得ル能ハス然ニ若シ船員ナシテ豫メ俸給ノ  
保險ヲ爲サシムルハ船ノ安危ハ彼等ナシテ何等ノ痛痒ヲモ感セシ  
メサルニ至ラン故ニ法律ハ之ヲ禁止シ以テ彼等ノ俸給ヲ得ルト得サ  
ルトハ單ニ船ノ運命ニ伴フコトナシタルナリ

第四冒險貸借契約ニヨリ借入レシ金額 借主己ニ一タヒ其金ヲ手ニ  
セハ縦ヒ他ヨリ借來リタルニセヨ己ニ彼レノ財産ナリ然ラハ則チ之  
ヲ保險シテ必ス其消滅ヲ防カンコト欲スヘシ然レモ其金額タル冒險  
契約ニヨリテ借入レシモノナルトキハ船ノ沈没ニヨリ借主ハ返濟ノ  
義務ヲ免カル、カ故若シ之ヲ保險セシムルヲ許ストセハ則是レ不當  
ノ利益ヲ得ルヲ許スモノトナル可キヲ以テ法律ハ之ヲ禁止スルナリ  
第五冒險貸借契約ニヨリテ得ヘキ海上利益 若シモ物品安全ニ到着  
セハ貸主ハ制限外ノ利子即海上利益ノ幾分ヲ得ルハ冒險貸借ノ性質

ニシテ是亦將來ニ得ントスル利益ナルヲ以テ之ヲ許サス

佛國ニ於テハ法律上以上數個ノ物件ノ保險ヲ禁止セリト雖モ實際ニ  
於テハ保險會社ハ是等ノモノヲ保險スルヲ諾セリ勿論法律上其効ナ  
キヲ以テ訟庭ニ向ツテ保險償金ヲ請求スルニ當テハ固ヨリ被保險人  
敗訴タルヲ免カレサルモ是等ハ所謂榮譽保險ナル者ニシテ保險人ハ  
常ニ其榮譽上ヨリシテ此契約ヲ履行シ法律ハ殆ント其實ナキニ至レ  
リ故ニ千八百七十五年ノ議院ニ於テハ此法律改正ノ議アリシト云フ  
○ 保險物件ノ申告及評價

保險契約ノ證書ニハ保險物件ノ性質價格等ヲ記載セサルヘカラス而  
シテ其價格又ハ評價ニシテ詐欺若クハ想像ノ記載アリシキハ保險人  
ハ保險物件己ニ危險ニ罹リシ後ニ於テモ猶之ヲ評價セシムルノ權ヲ  
有ス其詐欺ノ記載ノトキハ被保險人刑事ノ制裁ヲ受クルハ固ヨリナ



リ元來保險契約已ニ成立シ保險人之レニ調印スレハ其證書ハ復タ動カスヘカラスルカ如シト雖モ保險ナルモノハ保險人ニ取テハ純然タル商業ニシテ其取扱フ處ノ事務極メテ繁雜ナルカ故ニ一々物件ヲ調査シテ而ル後結約スルノ暇トテハコレアラス之レニ由テ彼レノ欲スルニ於テハ更ニ評價セシムルヲ許スモノニシテ單ニ調印ノ一事ヲ以テ再度ノ調査ヲナス權利ヲ拋棄シタリトハ云フ可ラサルナリ加之保險契約ハ初メヨリ物件ノ種類ヲ定メテ結約スルノミニアラズ唯タ漠然トシテ双方未タ其何物タルヲ知ラスシテ之ヲ約スルヲアリ例ヘハ船ノ某港ニ航行セントスルニ方リ其歸途積ミ來ル處ハ何物ナルヤ未タ之ヲ明カニセサルニモ拘ハラス其未定ノ物件ニ就テ保險ヲ約スルカ如シ此ノ如キ場合ニ於テハ物件ノ種類豫メ定マラス從フテ其價額明カナラス然ルニ船ノ歸途ニ於テ保險人未タ之ヲ一見セサルニ早ク

己ニ其船ノ沈没ニヨリ物件ノ滅盡シタルキハ其價額ハ如何シテ之ヲ定ムヘキヤ此時ハ其物件買入ノ證書又ハ商業帳簿ヲ以テ之ヲ證明スヘク保證人ハ更ニ之ヲ評價セシムルヲ得ヘク若シ此書類ナカリシキハ其積込ミノ地及其時ニ於ケル物品ノ價額ヲ評價人ヲシテ評定セシメ是ニ依リテ前契約ヲ履行スヘキモノトスルナリ

借テ又國ニヨリテハ通貨ノナキアリ或ハ通貨アルモ貿易銀ノナキアリ朝鮮ノ如キ是ナリ此ノ如キ國ニ物品ヲ積ミ行キントキハ必ス直接ニ其地ノ產物ト貿易セサルヲ得ス即チ貨幣ノ媒介ナキ眞成ノ貿易ヲナサ、ルヘカラス斯カル場合ニ於テ歸航積荷ノ保險ヲ約セシトキハ之ヲ如何スヘキヤ双方ノ間ニテ豫メ其價ヲ算定シ得ヘキトキハ之ニ據ルヘキモ否ラサルトキハ如何シテ契約履行ノ金額ヲ定ムヘキヤ法律ハ簡易ナル規定ヲ爲シ之ヲ處置セリ曰ク初メ積ミ行キシ商品ト全



一價額ノモノト見做シ之ニ附加スルニ運送費用ヲ以テシ之ヲ其金額ト爲スヘシト故ニ例ヘハ日本ヨリ一千圓ノ費用ヲ費ヤシテ一萬圓ノ米ヲ積ミ行キ之ヲ牛革ト交易シ來リタリトセハ其牛革減尽セル場合ニハ一萬一千圓ノ保險償金ヲ得ルモノトス

保險ノ目的物ニシテ船長ノ計算ノ爲メ之ヲ其船ニ積ミ入レアリシキハ船長ヨリ其物件ノ價額ヲ證明スルニハ重モナル乗組員二名ノ調印セル積荷證書及ヒ商品買入證書ノ二者ヲ以テスヘシ然ラサレハ則保險人ハ之ヲ償フノ責ナシトス何トナレハ船長カ自己ノ計算ノ爲メ自己ノ支配セル船ニ積ミ入レ之ヲ保險セシメシモノナレハ彼レノ意思ニヨリ其價額ヲ自由ニ高下シ得ルヲ以テ正確ノ證明アルニ非レハ保險人タル者意外ノ損失ニ陷ルナキヲ保セサレハナリ  
船長以外ノ船員若クハ船ノ乗客ニシテ船ニ積ミ入レシ商品ヲ保險ニ

附シ其價額ヲ證明スルニハ其價額ノ記載アル積荷證書ヲ積ミ入レ地ノ領事其他ノ官吏又ハ著名ナル商人ノ手許ニ遺コシ置キ異日之ヲ以テ立證スヘキナリ是亦船員船客等ニシテ船長ト通謀スルキハ其價額貴クスルヲ得以テ保險人ヲ欺クヘキニヨリ法律ハ是等ノ嚴法ヲ規定セシナリ

○ 保險期間

保險ハ何時ニ始マリ何時ニ終ルベキヤ又タ保險人ハ如何ナル場合ニ保險償金ヲ支拂フヘキヤ

保險ハ平時ト戰時トニ別ナク又出帆ノ前後ニ別ナク常ニ之ヲ契約スルヲ得而ノ其往路若クハ歸路ノ一ヲ保險シ又ハ往復兩路トモニ保險スルヲ得又之ヲ限リテ或場所ニ達スルノ間ノミト爲ストキモ得ヘシ若シ双方ニ於テ豫メ是等ノヲ約定セカリシトキハ之ヲ如何スヘキ



法律ハ冒險貸借契約ノ爲メニ規定セル第三百二十八條ヲ適用シ保險期間ヲ定メタリ即チ船ニ就テノ保險ハ其出帆ノ時ヨリ目的ノ港灣ニ到着シ投錨若クハ繫纜スル迄ノ間トシ積荷ニ就テノ保險ハ之ヲ船ニ積ミ入レ若クハ埠頭ニ送り出タセシ時ヨリ目的ノ港灣ニ於テ陸揚スルマテノ間トス故ニ其間ニ生セシ危險ハ保險人之ヲ負擔スヘキナリ然レモ保險人ハ其目的物ノ船舶内ニ在ル時ノ危險ヲノミ負擔スルモノニテ若シ船ヨリ出タシ陸揚セシ間ニ滅盡スルキハ之ヲ償フヲ要セス縱令船長航海中處々ニ寄港スルノ權ヲ有セシトキト雖モ亦然リトス而シテ此場合ニ於テハ荷積ノ都合ニヨリ或ハ一時陸揚シテ更ニ積替ヘテ爲ス等ノニアラソナレモ其間ニ生セシ危險ハ總テ保險人ノ負擔スル處トハ爲ササルナリ尤モ特別ノ契約アリテ如何ナル場合ニ生セシ危險モ尽ク負擔スヘシトノ明定アリシキハ個ハ格段ナリ

## 第二節 保險人及被保險人ノ義務

### △ 保險人ノ義務

保險人タルモノハ約定ノ危險生スルニ逢ハ、被保險人ニ對シテ約定ノ償金ヲ支拂ハサルヘカラス是レ保險人カ唯一ノ義務ト爲ス而シテ其所謂危險トハ何ソヤ第三百五十條ニ規定セルカ如キ種々ノ危險ヲ稱スルモノナリ即チ風波難破ニ遭フカ爲メ、暗礁暗砂ヘ乗上ケノ爲メ其他意外ノ衝突ノ爲メ又ハ海賊敵國ノ奪掠ノ爲メ等ノ場合ニ生スルモノニシテ皆之ヲ海上ノ不幸ト名ケテ保險人ハ總テ其損失ヲ負擔セサルヘカラス

保險人ノ責ニ任スヘキ危險ハ斯ノ如ク一ニシテ足ラスト雖モ亦所謂海上ノ不幸ニ止マルカ故ニ船ノ危險ニ陷ルモ償金ヲ支拂フヲ要セサルノ場合アリ左ニ之ヲ枚舉セン



第一被保險人ノ所爲ヨリ生セシ危險 此事タル縱ヒ双方間ニ於テ豫メ反對ノ契約ヲ爲シタリトスルモ其効ナク保險人ハ此危險ノ責ニ任セサルモノトス何トナレハ凡ソ自己ノ所爲ハ自己其結果ノ責ニ任セサルヘカラサルハ一般ノ原則ナレハナリ

然レモ若シ被保險人船舶又ハ船舶ノ航路ヲ變更スルノ權利ヲ有シ之ヲ實行シテ爲メニ危險ヲ生シタルトキハ保險人之レカ責ヲ辞スルヲ得ス蓋シ此危險タル實ニ被保險人ノ所爲ニヨリテ生セシモノナラン是レ畢竟彼レカ正當ノ權利ヲ行ヒシニ過キサレハ本項ヲ以テ論スル能ハサルナリ

第二船長及ヒ船員ノ過失ニヨリ生セシ危險 是亦前ト同一ノ理由ニヨリ保險人其責ニ任セサルナリ

第三物品固有ノ瑕疵ヨリ生セル損廢減少又ハ滅尽

第四航海中保險物件ノ爲メニ消費セシ通常ノ費用 例ハ水先案内人ノ俸給ノ如キ船税入港税ノ如キ通常必要ノ費用ハ保險物件ノ損害ニ非サルカ故ニ決シテ保險人ノ負擔スル處ニアラサルナリ

以上四種ノ損害ヲ除クノ外保險人ハ總テノ損害ニ向テ償金ヲ支拂ハサルヘカラス然リ而ノ幾許ノ償金ヲ支拂フヘキヤ是レ約定ニヨリテ其義務ニ廣狹多少アリトス換言スレハ責任ノ範圍ハ契約ニヨリ定メラル、モノニシテ之ヲ定ムルノ方法數種アリ即チ或ハ豫メ其額ヲ一定セズ實際ニ生セシ損害ノ額ニ依ルト爲シ或ハ幾許ノ損害ハ幾許ノ償金ヲ拂フヘシト爲スコアリ又保險物件ノ價額ノ如キモ或ハ船ノ出帆ノ時ニ有セル價額ニヨリ或ハ航海中ニ有セル價額ニヨリ或ハ尙ホ之ニ加フルニ航海中ニ要スル處ノ費用ヲ併セテ之ヲ支拂フト爲スコアリ是レ其物滅尽スレハ其費用モ亦全ク損失ニ皈スルヲ以テ保險ヲ



爲スノ時ニ於テ略ホ之ヲ豫算シ之ニ依リテ支拂ヲナスモノナリ或ハ  
己ニ滅尽セシ後其實際ノ費用ヲ算シテ之ヲ支拂フコトアリ總テ是等ノ  
方法ハ契約者ノ自由ニ任スル處トス

償金額ノ約定方法此ジノ如ク數多アリテ保險人ノ責任廣狹多少各々  
相全シカラサルナリ然ルニ或場合ニ於テハ危險損失ノ生スルモ以前  
ノ約定如何ヲ問ハス保險人全ク其責ニ任セサルコトアリ今其場合ヲ左  
ニ示サン

第一保險物件ノ性質損廢シ易キモノナルヲ申告セサリシ片 例ヘハ  
熱帶地方ヲ經過スレハ直チニ腐敗スヘキモノナルニ之ヲ熟知シツ、  
保險人ニ申告セス後果シテ腐敗セシトキノ如キ保險人ハ全ク其責ナ  
キヲ以テ償金ヲ與フルヲ要セス然レニ被保險人善意ナリシトキ即チ  
彼モ亦自ラ其損廢スヘキコトヲ知ラサリシ場合ハ此限ニアラサルナリ

二

故ニ出帆ノ前ニ於テ歸航ニ積ミ來ルヘキ未定ノ物ヲ保險セシムルカ  
如キ被保險人ト雖ニ其何物タルヤ未タ測度セサルヲ以テ此場合ハ保  
險人決ノ其責ヲ免カル、ヲ得サルモノトス

三

第二保險金額其保險物件ノ價額ヲ超過セシ場合 之ヲ例ヘハ一萬圓  
ノ物件ヲ保險セシムルニ一萬五千圓ヲ以テシ而シテ被保險人ニ惡意又  
ハ詐欺アリシキハ保險人ハ其超過額ノミナラズ保險契約ノ全部ヲ取  
消スノ權ヲ有ス此規則タル保險人ノ利益ノ爲メニ定メシモノナレハ  
其取消ノ權ハ只保險人ニ存スルノミニシテ被保險人ハ決シテ此權ヲ有  
セス加之ナラス保險人ハ假令其契約ヲ取消スト雖ニ尙保險料ヲ要求  
スルコトヲ得ヘシ今一見此規則ヲ窺フキハ已ニ契約ヲ取消シタルモ保  
險料ハ依然之ヲ要求スルコトナルカ故ニ保險人ハ恰モ不當ノ利ヲ得  
ルモノ、如シト雖モ是レ大ニ然ラス何トナレハ保險料トシテ得ルニ



ハアラスノ償金トシテ之ヲ得ルモノナレハナリ  
 此場合ニ保險人タル者若シ其價格ヲ超過シタルヲ知リツ、之ヲ承諾  
 センカ是レ保險人モ亦惡意アルナリ然レモ保險人ハ猶取消ノ權ヲ有  
 スヘシ何トナレハ保險契約ハ嚴正ノモノナルニ此ニ於テハ目的物件  
 以外即チ空虚ニ保險ヲ爲シタルトナレハ若シ之ヲ許ストセハ賭事ヲ  
 許スニ外ナラサレハナリ而シテ保險人ハ惡意アルモノナルヲ以テ被保  
 險人ニ所シ速カニ保險料ヲ返サ、ルヘカラサルハ勿論ノトス  
 第三物件ノ全價格ヲ以テ保險セシメ更ニ之ヲ再保險ニ附シタル場合  
 此場合ハ第二ノ保險人全ク其責ニ任セス是レ目的物件ナキモノナレ  
 ハ從テ契約ハ成立スル能ハサレハナリ而シテ此保險人ハ被保險人ノ欺  
 ク處トナリ無益ノ手數ヲ費シタルヲ以テ法律ハ其損害ノ賠償トシテ  
 保險金額ノ百分ノ五ヲ請求スルヲ許セリ

四  
五

第四保險期間満了後 保險期間已ニ満了スレハ保險人最早其責ナキ  
 ヤ言ヲ俟タサルナリ

第五保險ノ場處經過後 是亦當然ノトニシテ香港ニ航行スル船ヲ以  
 テ長崎ニ至ル迄ノ間保險ニ附シタルキハ長崎ヨリ香港ニ至ル迄ノ間  
 ニ生セン危險ノ責ニ任セサルナリ然リト雖モ是レカ反對ノ場合即契  
 約ヨリ航海短縮スルモ爲メニ保險料ヲ減少スルヲ得サルモノトス  
 保險人全ク責任ヲ免ル、場合ハ以上ノ如シ乞フ更ニ其責任ノ一部ヲ  
 免ル、場合ヲ示サン

第一物件ノ全部ヲ保險セシニ其一部危險ニ罹カリシキ 例ハ一万圓  
 ノ物件ヲ保險シテ其一半ノ減尽ニ歸セシトキハ保險人ハ其遺存セシ  
 半部ノ責任ヲ免レ五千圓ヲ支拂フヘキモノトス又ハ其全部ノ保險ヲ  
 數人ニテ爲セシモノナルキハ各其額ニ比例シテ支拂フヘキナリ



第二保險物件ノ價額ヨリ少ナキ金額ニテ保險セルモ 例へハ一萬圓ノ物件ヲ五千圓ニテ保險セルトキノ如キ法律ハ其殘額ヲ自己保險即チ被保險人自ラ保險スルモノト看做ス故ニ三人ノ保險者アルト同一ニシテ其物件ノ半部滅尽セハ被保險人ハ五千圓ヲ損失スルモ保險人ハ唯二千五百圓ヲ償フヘキノミ他ノ一半ハ他ノ保險人即チ被保險人自ラ償フモノナリ

第三物件ノ價額ニ超過セル金額ヲ以テ保險セシメ而シテ被保險人善意ナリシ場合 是レ前キニ保險人全ク責任ヲ免カル、場合ニ擧ケシモノ、反對ニシテ被保險人善意ナレハ保險人ノ責ヲ免カル、ハ其超過額ニ止マルモノトス元來保險ハ未タ其何品タルヤヲ明カニセシテ約定スルヲ多ク随フテ善意ニシテ其價額ヲ誤ル場合鮮少ナラサルナリ此ノ如キ場合ニ於テハ保險人ヨリ其契約ヲ取消ス可能ハスト雖モ

現實ノ價額以上ニ付テハ契約ハ無効ナルカ故ニ其超過額ハ之ヲ支拂フヲ要セス而シテ保險人ハ右ノ賠償トシテ實價ノ百分ノ五ヲ請求スルヲ得ヘシ是レ無益ニ保險人ヲ煩ハシ且保險人ヲシテ其額ニ付キ徒ラニ危險ノ恐ヲ抱カシメタレハナリ

第四數個ノ運送品ヲ各々數個ノ船舶ニ積込ムノ契約ヲ以テ保險ヲナシ而シテ一ノ船ニ積込ミシ場合 此場合ハ假令總テノ船皆危險ニ罹リシニモセヨ其積入ヲ約シタル船ニ積入レスノ他ノ船ニ積入レタル物件ノ價額ハ之ヲ償フヲ要ヒス例ハ爰ニ一萬俵ノ米アリ五千俵ハ東京丸ニ三千俵ハ大阪丸ニ二千俵ハ西京丸ニ積入ルヘシト約シ一萬圓ノ償金ヲ以テ保險ニ附シタリ然ルニ或ル都合ヨリシテ其全部ヲ東京丸大阪丸ノ二船ニ積ミ入レ西京丸ト共ニ出帆シ三船共ニ沈没シタリト假定セヨ保險人ハ其西京丸ニ積ミ入ルヘキ米ノ價即



千二百圓ハ之ヲ支拂ハスシテ可ナリ是レ本法ノ定ムル處ナリト雖モ理論上ニ於テハ正當ニアラサルナリ何トナレハ西京丸モ亦等シク沈没ヲ免カレサリシモノナレハ其物件ノ危険ニ罹ルハ總テ同一ニシテ決ノ其積入レタル船ノ如何ニヨリ責任ニ廣狹ヲ生スルノ理由ナケレハナリ然ルチ法律ノ規定此ノ如クナリシハ蓋シ保險契約ハ嚴正ナルヲ要ストノ旨趣ヨリシテ些少ノ過誤違約モ亦之ヲ恕セサルノ意ニ出テシナラン

被保險人ノ義務

被保險人ノ負フ處ノ主タル義務ハ三個アリ

第一保險料ヲ支拂フ 保險料ハ危険ノ價ナリ故ニ危険ナケレハ保險料ハ之ヲ支拂ハスシテ可ナリ是ヲ以テ假令契約締結ノ後被保險人ノ隨意ヲ以テスト雖モ其航海ヲ中止スルキハ危険全ク存セサルニ由

リ保險料ヲ拂フヲ要セス然レモ此場合ハ已ニ契約ヲ爲シ被保險人ヲ煩ハシタルヲ以テ單ニ支拂ヲ爲サスシテ可ナリト云フ能ハサルナリ何トナレハ其航海ヲ中止セシハ唯被保險人一己ノ意ニ出テシモノニシテ被保險人ノ之ヲ希望セシニ非レハナリ此故ニ法律ハ被保險人ニ命シ保險償金額ノ百分ノ五ヲ償金トシテ被保險人ニ支拂フヘシト規定セリ又若シ保險ノ契約ニシテ往復兩航路ニ係ル場合ニ歸航ニハ積荷全ク無ク若クハ不充分ナリシキハ是レ即チ約定ノ危険ノ半部若クハ其幾分ヲ減少セシモノナリ然ラハ其危険ノ價タル保險料ハ之ニ應シテ減少スルチ當然トス故ニ法律ハ第三百五十六條ヲ設ケテ此場合ヲ規定シタリ曰ク保險料ノ割合ヲ以テ其三分ノ二ヲ支拂フヘシト今之ヲ例示センニ百二十圓ノ保險料ヲ以テ往復兩航路ヲ保險セシムルノ契約アリテ而シテ歸路ニハ一個ノ積荷モナカリシキハ被保險人ハ其保險



料ノ三分ノ二即チ八十圓ヲ支拂ハサルヘカラス元來此場合ハ危險其半ヲ減セシモノナレハ從テ保險料モ亦其半額即チ六十圓ヲ拂ヘハ可ナリ然ルニ之ヲシテ八十圓ヲ支拂ハシムルモノハ何ソヤ蓋シ被保險人ヲシテ保險人ヲ煩ハシタル手數ヲ賠償セシムルノ意ニ過キサルノ

若シ歸路ノ積荷不充分ナリシキハ之ヲ如何スヘキヤ該條ハ之レカ明文ナキヲ以テ或ハ常ニ三分ノ二ヲ拂フヘキモノナリヤノ疑ナキニ非スト雖此是レ大ニ然ラズ該條文ニモ保險料ノ割合ヲ以テ其三分ノ二ヲ支拂フヘシト記セシノミナラス理論上ヨリ之ヲ見ルモ歸路モ亦幾分ノ危險アリシモノナレハ前ノ場合ニ比シテ保險料ハ少シク多額ナラサルヘカラス然ラバ該條ヲ解スルニハ危險ニ相當スル保險料ノ外ニ其殘額ノ三分ノ二ヲ支拂フヘシト云ヘル意ニ爲サ、ルヘカラス

十

ナリ故ニ例ヘハ往路ノ積荷一萬圓ニシテ歸路ハ五千圓ナリシキ約定保險料百二十圓ナリシトセハ此場合ハ危險ノ價九十圓ニ手數ノ賠償二十圓ヲ併セテ百十圓ヲ支拂フヘキナリ  
右ノ規定ハ保險料ハ危險ノ價ナリト云ヘル原則ニ依據セシモノニテ此原則ハ固ヨリ保險法ヲ支配セルモノナリト雖此亦他ノ一方ヨリ之ヲ見レハ此規定ハ適當ナリト云フヲ得ス蓋シ保險ハ嚴正ニ且明瞭ナル契約ニヨリ履行スヘキモノニシテ若シ航路延長スレバ保險料ヲ增加スヘシト雖此其短縮セシキハ明リニ之ヲ減少スヘカラサルナリ去レハ今若シ此往復ヲ以テ單一航路ト見做シタランニハ假令危險ノ幾分ヲ減スルモ恰モ航路ノ短縮セシト同一ノモノナレハ決シテ爲メニ保險料ヲ減少スルノ理由ナカルヘシ抑航路短縮スト雖此之カ爲メ保險料ヲ減セサル所以ノモノハ其里程些少ノ長短アルモ所謂五十歩



百歩ノ論ニシテ保險人ノ感セン危險ノ度ハ大差ナキニ由ル然ルニ法律ハ此理ヲ見テ保險料ヲ減少セスト規定シナカラ積荷ノ減少ノ場合ニ至リ忽ニシテ之ヲ減少スヘシトナセシハ豈前後主義ヲ齟齬スルモノト云ハサルヲ得ンヤ然レモ想フニ立法者ノ意タルヤ固ヨリ之ヲ一航海ト見做スヘキモ一タヒ目的ノ港ニ達シ其荷ヲ積ミ替ヘシモノナレハ其間自ラ段落アリテ彼ノ單純ナル一航海ト趣キ異ニスルモノアリト思惟シ單純ナル一航海ノ航路ヲ短縮セシ場合ト規定キ異ニセシモノナルヘシ

以上ノ規定ハ積荷ノ保險ニ適用スヘキモノニシテ船ノ保險ニ就テハ固ヨリ適用スヘキモノニアラサルナリ何トナレハ船ハ往路ト歸路トニヨリ危險ノ度キ異ニスルモノニアラサレハナリ

第二災害ヲ證明シ並ニ保險物件ノ分量價格ヲ證明スヘキヲ 保險契

約ヲ爲スノ初メニ於テ預メ其被ムルヘキ災害並ニ保險物件ノ分量及價格ヲ査定シ置クヲアリ然レモ商業上ノ事ハ豫メ確約シ得サルヲ多キヲ以テ其約定ナカリシ場合ハ被保險人詳ニ之ヲ證明セサルヘカラス若シ被保險人ニシテ之ヲ證明セサルキハ保險人ハ保險償金ヲ支拂フニ及ハサルモノトス

第三保險人ニ對シ保險物件ノ蒙ムリタル損害ヲ通知スルヲ 此通知ハ法定ノ期限内ニ於テセサルヘカラス然レモ此義務ハ之ヲ怠ルモ別ニ償金ヲ得ルノ權利ヲ失フ等ノ制裁ナシ然レモ若シモ被保險人ニシテ此通知ヲ爲セシナラバ保險人ハ直チニ其損害ヲ避ケシメ若シハ其幾分ヲ輕減セシメ得ヘカリシヲ保險人ヨリ証明セシ場合ハ被保險人ハ保險人ニ賠償ヲ爲サ、ルヘカラス例ヘハ船暗礁ニ乗リ上ケシニ早ク之ヲ通知セハ保險人ハ手段ヲ尽シ船舶ヲシテ使用ニ堪ヘサル



ニ至ラシメサルヲ得ヘカリシニ通知ノ時期後レタルニ由リ其船ハ  
遂ニ廢物ニ歸シタリト云ヘルカ如キ場合ハ被保險人ハ固ヨリ約定ノ  
保險償金ヲ請求シ得ルト雖モ更ニ保險人ニ對シテ其損害ヲ賠償セサ  
ルヘカラサルナリ

○ 保險契約ノ取消

保險契約ハ己ニ述シ如ク其締結ノ時ニ於テ危險眞ニ存セシコ非レハ  
契約ノ効ナシ故ニ當時船己ニ安全ノ地位ニ達シ復タ難破覆没ノ恐レ  
ナキカ若クハ危險己ニ生シテ難破又ハ覆没セシ後ナルニ於テハ契約  
ハ全ク無効タルヲ免カレズ然レモ契約者ニシテ果シテ善意ナリシ場  
合即チ是等ノ事實ヲ知ラスシテ契約セシキハ猶契約ノ効ヲ生シ第一  
ノ場合ニ於テハ被保險人ハ約定ノ保險料ヲ支拂フヘシ第二ノ場合ニ  
於テハ保險人ハ約定ノ保險償金ヲ支拂ハサルヘカラス之ニ反シテ其

惡意ナリシキ即チ是等ノ事實ヲ知テ契約セシキハ第一ノ場合ニ於テ  
ハ被保險人ヨリ第二ノ場合ニ於テハ保險人ヨリ其契約ノ取消ヲ請求  
スルヲ得ヘシ

此取消ノ請求ヲ爲サンニハ須ク先事實ヲ證明セサルヘカラスト雖モ  
此證明タル至難ノ業ニシテ數百千里ノ外海天渺茫ノ際ノ事ナレハ之  
ヲ證明スルニ物ノ據ルベキナカルベシ是ニ於テ乎法律ハ一ノ思料ヲ  
設ケ之ニ據リテ決定スルヲトセリ即チ保險人若クハ被保險人カ契約  
ノ當時船ノ凶報若クハ吉報ヲ受ケシヤ否ヤノ思料ニシテ之ヲ名ツケ  
テ一時一里半ノ思料ト云フ是レ一里半ヲ隔テシ處ニ生セシ吉凶ノ報  
知ハ一時間ニシテ到着スヘシト思料セシモノニテ即チ今一里半ヲ隔  
テシ地ニ在ル船ニシテ吉凶ノ事アリ後一時間ヲ經テ其船ニ就キ保險  
ヲ契約セシキハ契約者双方ハ此吉凶ノ事ヲ知り居リシモノト思料ス



ルナリ蓋シ往時航海ノ業未タ進マス船ノ速力猶遲緩ナリシヲ以テ一時間ノ時間ハ僅カニ一里半以内ノ事ヲ知ルニ止マリシニ因リ從テ此ノ如ク定メタルモノナリ故ニ例ハ去ル八日正午横濱ヲ出帆セシ船ニ就テ今十一日正午保險契約ヲ爲セシニ該船ハ百里ヲ航シテ遂ニ沈没シタリト假定セヨ然ルキハ契約者殊ニ被保險人ハ未タ其凶報ニ接セサリシニモセヨ法律ハ惡意即チ之ヲ聞知セシモノト思料スヘシ如何トナレハ出帆ヨリ契約セシ時マテ滿三日即チ七十二時間ヲ經過セシモノナレハ法律ハ此時間以内ニ充分ニ百八里ノ地ニ於ケル吉凶ヲ知ルニ足ルヘシト思料スレハナリ是ヲ以テ此場合ニ於テハ保險人ハ其契約ノ取消ヲ求ムルヲ得ヘシ之カ反對ノ場合即チ契約ノ當時船己ニ安全ノ地位ニ達シ居タルヲ原因トシテ被保險人契約ヲ取消シ得ル場合モ亦此例ニ依リテ推斷セハ自ラ之ヲ了解スルヲ得ヘシ

然レモ此事タル所謂思料ニシテ常ニ事實ニ該當スルモノニ非レハ法律ハ強テ此思料ニ從ハサルヲ得スト云フニ非ス故ニ双方ノ間ニ於テ吉凶ノ通知アリシ時間ノ如何ニ拘ハラヌ必ス契約ヲ履行スヘシトノ契約アリシキハ此思料ヲ排除スルヲ得ヘシ而シテ此場合ニ若シ其一方ノ者吉凶ノ如何ヲ確知シテ契約セシキハ他ノ一方ハ事實ノ証ヲ擧テ其惡意ヲ證明スルヲ得ヘシ若シ此証明ニシテ正確ナリシキハ其契約ハ無効ニ歸シ更ニ法律ハ被保險人若クハ保險人孰レニテモ其惡意ナリシ者一方ニ對シテ保險料ノ二倍ニ相當スル賠償ヲ與フヘシト命ジ且刑事ノ制裁ヲ加フルトナセリ

此法律ノ思料タル番々本法ノミナラス各國ノ法律往々此種ノ思料ヲ爲セリ然レモ我國ノ草案ニ於テハ此法ヲ採用セサリシナリ

以上ノ講義ヲ以テ保險法ノ大體ヲ了知スルニ足ル可シト雖モ更ニ明



○瞭ヲ要スル爲メ保險ト冒險貸借トヲ比較シ其差異ノ存スル處ヲ示サ  
 シトス如何トナレハ此二者ハ頗ル相類似セルモノアレハナリ抑モ此  
 二者ハ共ニ偶生契約ノ最モ著シキモノニ被保險人ト云ヒ冒險借主  
 ト云ヒ其名ハ異ナリト雖モ全シク一ノ義務者ナリ殊ニ保險人ト冒險  
 貸主トハ共ニ全種ノ危險ヲ負擔スルモノナリ然リ而シテ此二個ノ契約  
 ノ目的ハ共ニ害ヲ避クルニ在リテ利ヲ射ルニ非ス隨テ其契約ノ金額  
 ハ共ニ目的物ノ價額ニ超過スヘカラサルナリ是レ法律上及論理上應  
 カニ然ルヘキ處トス又保險ハ保險償金タル金圓ヲ事ノ生シタル後ニ  
 得セシメ冒險貸借ハ此金圓ヲ事ノ生スル前ニ得セシムルモノニシテ  
 之ヲ得ルニ其先後アリト雖モ等シク目的物ノ價額ニ對スル金圓ヲ得  
 ル一ノ方法ナリ此ノ如ク此二者ハ許多ノ點ニ於テ相類似スルモ其實  
 大ニ異ナル處アリ乞フ左ニ其異ナル點ヲ述ン

二

三

第一 冒險貸借ハ實踐契約ニシテ而シテ片務契約ナリ保險ハ之ニ反  
 シ承諾契約ニシテ而シテ双務契約ナリトス如何トナレハ冒險貸借ハ  
 貸主金圓ヲ借主ニ渡シテ初メテ成立ツモノニシテ且其義務ハ貸主ニ  
 存セスシテ單ニ借主ノ一方ニノミ存スルノミナラス其義務ノ有無モ  
 未タ確定セサルモノナリ即チ船安全ニ到着セハ海上利益ヲ加ヘテ之  
 ナ返濟スヘキモ若シ沈沒セハ元金ヲモ之ヲ返濟スルノ義務ナシ然ル  
 ニ保險ハ承諾ノミヲ以テ成立シ物件ノ安否ニ關セス被保險人ハ保險  
 料ヲ支拂フノ義務ヲ負ヒ又保險人ニ於テモ若シ物件滅盡スレハ償金  
 ナ支拂フヘキ義務ヲ負フモノナレハナリ

第二 冒險貸借ニ於テハ目的物滅盡スレハ借主ノ義務モ從テ消散ス  
 之ニ反シテ保險ニ於テハ目的物滅盡スレハ被保險人ノ爲ニ要求權ヲ  
 生ス故ニ災害ノ生セシ場合ハ冒險借主ハ之レカ證明ヲナスヲ要セス



又事ノ訴フヘキモノナシ然ルニ被保險人ハ保險人ニ對シテ訴權ヲ有シ從テ災害ヲ證明セサルヘカラサルナリ

第三 冒險借主ハ目的物安全ニ到着セシ場合ニノミ元金及利息ヲ返濟スルノ義務アリ之ニ反シテ被保險人ハ目的物假令滅尽スルモ常ニ全額ノ保險料ヲ支拂フノ義務ヲ負フモノナリ  
保險ト冒險貸借トノ差異ハ以上述ル處ノ如シ尙ホ其海上利益ノ如キモ保險料ニ比スレハ遙カニ多額ナラサルヘカラサルナリ何トナレハ保險料ハ目的物ノ安否ニ係ハラス常ニ支拂フヘキモノナリト雖モ海上利益ニ至テハ目的物滅尽スレハ之ヲ支拂フノ義務ナキヲ以テ冒險貸主ノ危險ハ保險人ヨリモ多ク爲メニ其危險ノ價タル海上利益ハ多額ナラサルヘカラサレハナリ

### 第三節 委棄

委棄トハ被保險人保險物件ノ價額又ハ約定ノ保險償金ノ全額ヲ受ル爲メ保險物件ニ對スル總テノ權利ヲ保險人ニ委附スルノ所爲ヲ云フ此定義ニ依テ見レハ委棄ハ全ク保險契約ノ性質ニ反スルモノナリ如何トナレハ保險契約ノ主旨タル保險人其消滅シタル物件ノ價額即チ被保險人ノ被ムリシ實際ノ損害ヲ償フニ在リ然ルニ被保險人ヨリ保險人ニ對シ此委棄ヲ爲ストチ得ルトセハ保險人ハ被保險人ノ實際ニ被ムリタル損害ヲ償フノミナラス其未タ損害ヲ被ムラサルモノヲモ引受ケサルヘカラスシテ恰モ強賣セラルト一般ナレハナリ然レモ法律ニ於テ此ノ委棄ノ規則ヲ認メタル所以ハ他ナシ保險物件ノ損害ヲ被ムリシ部分ト之ヲ免カレシ部分ノ價額ヲ各別ニ比照査定スルハ實際甚タ難事ニシテ之カ爲メニ訴訟濫起ノ憂ナキ能ハサルヲ以テ之ヲ避ケント欲スルノ意ニ出テタルモノナリ例ハ今百箇ノ積荷ニシテ



危険ニ罹リ其中ノ五十箇ヲ存シタリトセハ其損害ヲ被ムリシハ半ハナルカ故ニ從テ保險償金モ其半額ヲ拂ヘハ可ナルカ如シ然リト雖モ實際ニ於テハ固ヨリ此ノ如ク單純ナラスシテ或ハ其數分ノ一ヲ存シ若クハ一箇ハ半部ヲ損シ他ノ一箇ハ三分ノ一ヲ傷クル等種々混雜セル場合アリ殊ニ積荷ノ種類數多アリテ其存否各々割合ヲ異ニスルカ如キ一アリ若クハ關係者即チ保險人被保險人共ニ數人アルカ如キ一アリ是等ノ場合ニ於テハ償金額ノ計算頗ル困難ヲ極メ遂ニ爭訟ノ已ムヲ得サルニ至ルハ蓋シ屢々見ル處ナラン是レ法律カ其殘存ノ部分ヲ強テ保險人ニ引受ケシメ以テ計算ヲ簡單ニスルノ權ヲ被保險人ニ附與シ訴訟ノ濫起ヲ預メ防キシ所以ナリ

然レモ此事タル保險人ニ取テハ甚タシキ迷惑ヲ感スルコトナキニアラサレハ妄リニ之ヲ行ハシムヘカラサルナリ故ニ法律ハ第三百六十九

條ヲ以テ之ヲ許スノ場合ヲ制限セリ即チ奪掠、難船、暗礁、暗砂ニ乘リ上ケシキ等ニシテ學術上是等ノ場合ヲ名ツケテ大災ト云フ是以テ小災及其他ノ場合ニハ被保險人委棄ノ權ヲ行フコトヲ得サルナリ

此大災ト小災及其他ノ場合トヲ區別スルハ雷ニ委棄ノ場合ニ於テノミナラス他ニ之ヲ區別スルノ利益アリ大災ノ場合ニハ被保險人ハ撰擇ノ權ヲ有シテ或ハ委棄ヲ爲シ或ハ海損ノ訴權ヲ行フ一ニ其隨意ニ任ス然ニ小災及其他ノ場合ニハ委棄ノ權ヲ有セスシテ單ニ海損ノ訴權ヲ行ヒ得ルノミトス又大災ノ場合ニ於テハ假令保險契約ニ免海損ノ條件ヲ附シタルニモセヨ被保險人ハ猶海損ノ訴權及委棄ノ訴權ノ一ヲ撰フノ權ヲ有ス之ニ反シテ小災及其他ノ場合ニ於テハ此條件アリシキハ其共擔海損ナルト單獨海損ナルトニ論ナク決ノ損害ヲ償ハシムルヲ得サルナリ此故ニ大災小災ノ區別ハ實際ノ利害ニ關スル必



要ノモノトス而ノ如何ナルモノヲ以テ大災トナシ如何ナルモノヲ以テ小災トナスヤハ實際ノ問題ニ關スルヲ以テ茲ニ之ヲ述ヘサルナリ  
 叙次猶一ノ説明ヲ要スヘキモノアリ即チ第三百七十五條ノ規定是ナリ船出帆シテ後一年若クハ二年ヲ經テ何等ノ消息ナキ即チ我畝傍艦ノ如キ場合ハ其航海ノ性質ニヨリ之ヲ區別シテ通常航海ニアリテハ一年遠洋航海ニアリテハ二年ヲ經若シ其消息ナケレハ全ク之ヲ消滅セシモノト看做ス然ルキハ保險人ハ其義務ヲ履行シテ保險償金ノ全額ヲ支拂ハサルヘカラサルナリ  
 是ヨリ委棄ハ如何ナル方法ニヨリテ爲スヘキカ及委棄ハ如何ナル結果ヲ生スルヤヲ述ントス  
 委棄ハ未必條件ヲ附シテ爲スコトヲ許サス例ハ己ニ沈没セシ船ニシテ若シ救撈セラレシナラハ委棄ヲ取消スヘシト爲スカ如キハ法律ノ許

サ、ル處ナリ

又委棄ハ其目的物ノ一部ニ就テ爲スコトヲ許サス故ニ船舶積荷ヲ併セテ保險ニ附セシキハ二者共ニ委棄セサルヘカラスシテ船舶若クハ積荷ノ一方ヲノミ委棄スルヲ得サルナリ  
 法律ハ何故ニ是等ノ委棄ヲ禁制セシヤ蓋シ委棄ハ前述ノ如ク強賣ニ外ナラスシテ保險人ヲ極メテ困難ナル地位ニ置クモノナルニ尙ホ被保險人ノ利益ノ爲メニ條件ヲ附シ又ハ其一部ヲ擇ンテ委棄スルカ如キコトヲ許セハ益々保險人ヲ迷惑ヲ受ケシムルモノト云ハサルヘカラサレハナリ故ニ委棄ナルモノハ危險ニ係リシ保險物件ノ全部ヲ擧ケテ之ヲ爲サ、ルヘカラス而シテ委棄ヲ爲スニ於テハ積荷ノ運送費モ亦併セテ保險人ニ與ヘサルヘカラス左レハ其沈没セシ地マテノ積荷ノ運送費及積荷ノ一部安全ヲ得若クハ救撈セラレシキハ其目的



ノ港ニ到着スルマテノ運送貨皆舉ケテ保險人ニ屬スルナリ言ヲ換ヘ  
 テ之ヲ云ヘハ總テノ運送貨ハ目的物件ト共ニ委棄スヘキモノナリ然  
 レモ若シ此運送貨ニ付キ權利ヲ有スル船員又ハ曾テ冒險貸借契約ノ  
 成立スルアリテ權利ヲ有スル冒險貸主アル場合ニ於テハ格別ニシテ  
 保險人ハ是等ノ者ト共ニ其權利ノ額ニ比例シ分配セサルヘカラサル  
 ナリ

委棄ハ船ノ出帆前ニ豫メ爲ストナ許サズ即チ途上若シ危險ノ生シタ  
 ルキハ之ヲ委棄スヘント豫メ契約スルヲ得サルモノニシテ必スヤ  
 危險已ニ生シタル後法定ノ期限内ニ於テ相當ノ手續ニ由リ之ヲ申込  
 マサルヘカラス而シテ此期限ハ法律ニ於テ場合ニヨリ其長短ヲ異ニシ  
 六ヶ月、一ケ年、及十八ヶ月ノ三種ト爲シ危險ノ生セシ報知ニ接セシ日  
 若クハ船出帆シテ何等ノ消息ナキ場合ハ沿岸航海ニ在テハ六ヶ月遠

十

十一

洋航海ニ在テハ一ケ年ヲ經過セシ日ヨリ起算スルモノトセリ

右ノ委棄申込期限ハ被保險人ノ爲ニ定メシモノナレハ其隨意ニ之ヲ  
 拋棄スルヲ得ヘシ故ニ其期限ノ滿了ヲ待タズシテ直チニ申込ヲ爲  
 ストヲ得ルナリ然レモ國ノ命令即チ航海ノ禁止アリシキ及船ノ航海  
 ニ堪ヘサルニ至リタルキハ被保險人ハ其法定ノ期限ノ滿了ヲ待タサ  
 ルヘカラス何トナレハ是等ノ場合ニ於ケル期限ハ其滿了ノ日ニ於テ  
 ハ委棄ノ原由或ハ消滅スヘキノ虞アルモノナレハナリ詳ニ之ヲ云ヘ  
 ハ其期限内ニ於テ或ハ航海禁止ノ解除ヲ得或ハ航海ニ堪ヘカリシ船  
 モ修繕ヲ得テ恙ナク航行ヲ繼續スルニ至リ委棄ノ必要全クナキニ至  
 ルヤモ測リ難ケレハナリ

委棄ハ如何ナル手續ニ依リテ之ヲ爲スヘキヤ其詳細ハ法條ニ規定セ  
 ルヲ以テ茲ニ只其大要ヲ示サンニ被保險人委棄ヲ爲サント欲セハ先



其旨ヲ保險人ニ通知シ之レカ承諾ヲ求メ從テ保險償金ノ支拂ヲ請求スルヲ得ヘシ而シテ之ヲ請求スルニハ只委棄ノ通知ノミヲ以テ足レリトセス積荷ノ品質數量ヲ證明スル書類及其蒙ムリシ損失ノ額ヲ證明スル書類ヲ送附セサルヘカラス是等ノ證明書ハ保險人反對ノ證據ヲ擧ケ之ヲ攻撃スルヲ得ヘシト雖モ若シ被保險人更ニ相當ノ保證人ヲ立テシキハ保險人ノ故障アルニ拘ハラズ假リニ執行スルノ裁判ヲ受ケ保險人ヲシテ償金ノ全額ヲ支拂ハシムルヲ得ヘシ

保險人ニ於テ被保險人ノ申込ミタル委棄ヲ承諾スルカ若クハ其委棄ヲ裁判言渡ニ依テ正當ナリト認メタルキハ委棄ハ全ク確定シタルモノトス然ルキハ其結果トシテ委棄ノ日ヨリ目的物ノ所有權ハ保險人ニ移轉シタルモノトス左レハ異日其目的物ノ回復スルアルモ例ハ消息ナカリシ船舶ノ歸來スルモ若クハ沈沒セシ船舶ノ救撈サル、モ被

保險人ハ口ヲ之ニ藉キテ其所有ヲ取返ス能ハス即チ所有權ノ移轉ハ委棄ノ所爲ト同時ニ確定シタルモノナリ

又委棄ノ結果トシテ委棄ノ通知ヲ受ケタル日ヨリ三ヶ月以内ニ保險人ハ其償金ヲ支拂ハサルヘカラス但當初ノ保險契約ニ其期限ニ就キ別段ノ約款ヲ設ケタルキハ格別ナリトス

第十一卷 海損 第十二卷 投荷及分擔

海損トハ佛語ニテ之ヲ「アハリー」ト云ヒ船舶及積荷兩者ノ爲メ若クハ其一ノ爲メニ爲シタル非常ノ費用及積荷ノ時ヨリ荷卸ノ時マテ積荷ニ付テ生シ又ハ出帆ノ時ヨリ目的ノ港ニ投錨スルマテ船舶ニ付キ生シタル損害ヲ云フ又投荷トハ風波頓ニ生シ積荷ノ重量ヲ減スルニアラレハ船舶ノ覆沒スヘキ恐アルニ當リ之ヲ投棄スルノ處爲チ云フ而シテ其投荷ナルモノハ固ヨリ積荷ノ損失ナルカ故ニ海損ノ一種タ



ルニ過キス又分担ノ一ハ海損負担ノ方法ヲ定メシモノニ過キサレハ此二卷ハ共ニ海損ニ關スル規定ニシテ卷ヲ分テ之ヲ記載スルノ要ナシ故ニ之ヲ講スルニ當テハ二卷ヲ混同スルヲ便トス又其規定ハ極テ詳細ナリト雖モ一々之ヲ説明スルノ必要ナケレハ單ニ其要領ヲ説クニ止ムヘシ

海損ニハ費用ニ係ハル損害ト物件ノ實際蒙ムリタル損害ノ二種アルト右ニ與ヘタル定義ノ如シ然レモ此類別ハ法律上必要ノ區別ニアラスシテ只實際家が保險契約ノ負担ノ爲メ區別セシモノニ過キサレナリ

海損ハ右ニ述ルカ如キモノナレハ彼ノ船税ノ如キ又入港税ノ如キハ船舶ノ負担スルモノナリト雖モ海損ニハアラサルナリ何トナレハ是等ノモノハ通常ノ費用ニシテ非常ノ費用ニアラサレハナリ又水先案

内料ノ如キ或ハ之ヲ要シ或ハ之ヲ要セサルコトアルセ同シク通常ノ費用タルニ過キサレハ海損ニアラサルナリ

海損ニハ大災小災ノ區別ノ外猶一ノ區別アリ即チ第三百九十九條ニ規定セル共担海損及單獨海損是ナリ

共担海損トハ船舶及ヒ積荷兩者ノ爲メニ爲シタル海損ヲ云フ此海損ハ兩者ノ安寧及ヒ利益ノ爲メニ爲シタルモノナレハ其結果ハ船舶積荷共同シテ之ヲ負担セサルヘカラサルナリ又單獨海損トハ其物件ノ所有者ノミノ利益ノ爲メニ生シタル海損ヲ云フ此海損ハ損失ヲ蒙ムリ又ハ費用ヲ要シタル物件ノ所有者ノミニ關スルモノナレハ所有者獨リ之ヲ負担セサルヘカラサルナリ

此ノ如ク此二種ノ海損ハ之ヲ負担スル者各々相異ナルアルヲ以テ能ク之ヲ區別シ其場合ノ如何ヲ熟知スルヲ必要トス故ニ法律ハ明文ヲ



掲ケテ之ヲ示セリ

共擔海損ハ第四百條ニ之ヲ規定セリ即チ船舶及ヒ積荷ヲ敵ヨリ購ヒ戻ス金額ノ如キ又ハ船舶及ヒ積荷ヲ救フ爲メ海中ニ投セシ荷物船具ノ如キ是ナリ而シテ此條ハ所謂例示法ニシテ共擔海損ノ場合ヲ只タ八ケニ制限シタルモノニ非サレハ本條以外ノ場合例ハ海賊ニ逢ヒ船舶及ヒ積荷ヲ奪掠サレントスルヲ防禦シテ爲メニ船舶ヲ傷ツケ又ハ積荷ヲ失ヒシカ如キ亦共擔海損タルモノナリ故ニ共擔海損トハ任意ニ生セシメタル損害又ハ理由ヲ附シタル決議ノ後爲シタル費用ナリト云フヲ得ヘシ然レモ其費用タル船舶積荷一般ノ利益ノ爲メニ爲シタルモノナルヲ要スルヤ勿論ナリ左レハ海損ニシテ苟モ此點ニ背カサルモノナルキハ本條ノ明示ナシト雖モ皆共擔タルヘキナリ

單獨海損ハ之ニ反シ船舶若クハ積荷各自ノ爲メニ爲シタル費用又ハ

不意ニ生シタル損害ニシテ第四百三條ハ五ケノ項ヲ舉ケテ其場合ヲ例示セリ是亦制限法ニ非レハ右ノ定義ニ適當スルモノハ假令本條ニ記載ナシト雖モ皆單獨海損ナリトス

然ニ船舶ノ衝突ニ至テハ法律ハ之ヲ海損ト見做サ、ルナリ勿論此事タル海損ニ外ナラスト雖モ法律ハ之ヲ他ノモノト區別シ第四百〇七條ニ於テ特殊ノ規定ヲ設ケ之ヲ支配セリ即チ若シモ意外ノ事變ニヨリ衝突セシキハ双方各自ノ損害ト爲シテ各々其蒙リタル所ノモノヲ負擔セシム若シ又一方ノ船長ノ過失ニ原因セシキハ評價人ナシテ其損害ヲ評價セシメ過失アル船長獨リ之ヲ負擔スヘシ若シ衝突ノ原因天災ニ出テスシテ過失ニ出テタルト明瞭ナリト雖モ其何人ノ過失ナリヤナ知リ難キキハ双方ノ受ケシ損失ヲ合算シ評價人ヲシテ評定セシメ之ヲ折半シテ双方平均ニ分擔スルモノトス而シテ此場合ニ於テ



ノ損害ハ船舶之ヲ負擔スルモノニテ船長ハ之カ責任ナキナリ何トナ  
 レハ其原因ハ二人ノ船長中一人ノ過失ニ出テシニ外ナラスト雖モ果  
 シテ孰レノ過失ナリヤ知り難キ場合ナレハ固ヨリ臆測ヲ以テ此船長  
 ニハ過失アリトナシ之ニ責任ヲ負ハシムヘキ理由ナケレハナリ是レ  
 船舶カ其損害ヲ負擔スヘキ所以ニシテ隨テ保險人其責ニ任スヘキ損  
 害タルモノナリ然レモ若シ船長ニシテ果シテ過失アリトスル明確ナ  
 ル證據アル以上ハ船長ハ自ラ之ヲ負擔シ保險人ハ決シテ其責ニ任セ  
 サルモノトス何トナレハ保險人ハ船長ノ過失ニ就テモ保險スルモノ  
 ニ非レハナリ但シ預メ特別ノ約款ヲ設ケ其責ニ任スト爲シタル場合  
 ハ此限ニアラサルナリ

是ヨリ損害ノ分擔及ヒ海損訴權ノコニ就キ一言セントス

前ニ述シカ如ク海損ニハ單獨ノモノト共擔ノモノ、二者アリ其共擔

海損ノ分擔ハ如何ニ之ヲ爲スヤト云フニ即チ積荷ノ全額ト船舶及運  
 送賃ノ半額トノ割合ヲ以テ負擔スルナリ而シテ其積荷及船舶ノ價額  
 ハ荷卸ヲ爲ス地ノ普通ノ價額ヲ標準トシ之ヲ評定スルモノトス斯ク  
 積荷ト船舶及運送賃ト負擔ノ割合ヲ異ニスル所以ノモノハ他ナシ船  
 舶ハ其價非常ニ巨額ノモノナレハ其全額ヲ以テストセハ海損ハ殆ト  
 船舶ノミニテ其全部ヲ負擔スルカ如キニ至ルヘシ且ツ船舶ハ荷物ヲ  
 容レ之ヲ保護セシノミナラス船舶ノ平生負フ處ノ危險ハ積荷ニ比ス  
 レハ甚タ多キニ因リ船舶及ヒ船舶ノ得ル運送賃ハ其全額ニ準シ比例  
 セスシテ半額ニ從フトセシナリ是レ各國ノ法律皆然ル處トス

單獨海損ハ費用ヲ要シ又ハ損害ヲ蒙リシ物件ノ所有者獨リ之ヲ負  
 擔ス故ニ積荷ノ受ケシ海損ハ荷主之ヲ負擔シ船舶ノ受ケシ海損ハ船  
 舶所有者之ヲ負擔スヘキナリ



此他詳細ノ規定ハ大抵契約篇ノ適用ニ過キサルヲ以テ茲ニ之ヲ述ヘ  
ス

第四百八條ニ依レハ海損訴權即チ海損ヲ償ハシムル爲メノ訴權ハ常  
ニ之ヲ行ヒ得ルモノニ非ス即チ共擔海損ト船舶及積荷ノ價ヲ合併シ  
テ其百分ノ一以上ノ損害アリシキニ限り行フヲ得ルモノニ之ヨ  
リ少キモノハ海損ト見做サ、ルカ故ニ隨テ之レカ訴權ヲ生セス又單  
獨海損ハ價額百分ノ一以上ノ損害アルニ非レハ訴權ヲ生セサルナリ  
然レモ右ノ規則ヲ一見スルキハ頗ル不當ノモノナルカ如シ元來人ニ  
損害ヲ與ヘ其損害ノ些少ナルカ爲メ之ヲ賠償セシテ可ナリト云フ  
ノ理由ハ決シテアラサルヘシ去レハ積荷ナリ船舶ナリ全ク是レ運  
命ヲ共ニシテ航海セルモノナレハ其一方ニシテ損害ヲ受クルアラハ  
仮令其損害ハ些少ナルニモセヨ之ヲ償フノ責任アル者ハ之レカ負擔

ヲ免カルヘカラサルナリ例ハ今百圓ノ荷物ヲ投棄シ以テ他ノ荷物及  
ヒ船舶ノ沈没ヲ救ヒタリトセンニ若シ其船舶及ヒ荷物ノ總價ニシテ  
十五萬圓ナリトセハ其損害タル僅々千分ノ一ニ當ラサルヘシ然ニ其  
損害ノ些少ナリシ爲メ單ニ之ヲ荷主ノ不幸ト見做シ其他ノ者ハ之ヲ  
分擔セスシテ可ナリトスルヤ余輩ハ萬々如此理由アラサルヲ知ルナ  
リ然ラハ此條ハ之ヲ如何ナル場合ニ適用スヘキヤト云フニ一般ノ定  
說ニ依レハ只タ保險人ト被保險人トノ關係ノ爲メニ規定セシモノニ  
シテ總テノ場合ニハ之ヲ適用セスト爲セリ蓋シ保險人ト被保險人ト  
ノ間ニ在テハ習慣又ハ契約ニヨリ極メテ些少ナル損害ハ保險人之ヲ  
償ハサルヲトナセリ抑モ些少ノ損害ハ海上ノ往來ニ於テ到底免カル  
ヘカラサルモノニシテ一々之カ償ヲ訟求スルヲ得ルトセハ保險人タ  
ル者恐クハ其煩ニ堪ヘサルヘシ若シ法律ニシテ之ヲ保護シ其煩ヲ避



ケシムルニ非レハ此有益ナル保險事業ハ遂ニ跡ヲ社會ニ絶ツニ至ラ  
ン是レ本條ヲ設ケ別段ノ約款ナケレハ保險人ハ百分ノ一以下ノ損害  
ノ責ニ任セスト爲セシ所以ナリ

實際ニ於テハ保險人只タ損害ノ些少ナル場合ニ其責ヲ免カル、ノミ  
ナラス海損全部ヲ舉ケテ之ヲ免カル、トアリ即チ大災ノ場合ハ格別  
ナルモ小災ノ場合ニ於テ若シ豫メ免海損ノ約款アリシハ其損害ハ  
幾何巨額ナルモ全ク之ヲ免カル、ヲ得ルナリ

### 第十三卷 時効

本卷ニ規定スル處ハ一般ノ時効ト異ナルモノナケレハ殊更ニ之ヲ説  
明スルヲ要セス只タ其一般ノ場合ト異ナルモノハ時効ノ期限短ク其  
起算或ハ契約ノキヨリスル等ノコアルノミ其全体ノ主義ハ普通法ニ  
規定スル所ノ時効ト全ク同一ナリトス

### 第十四卷 拒訴

拒訴トハ所謂出訴スルノ期限ヲ定メシモノニシテ條文明瞭ナレハ別  
ニ説明ヲ要セス



## 第三編 破産、懈怠破産、詐欺破産

本編ハ商業上ノ取締ニ關スル法規ニシテ商法ノ精神ノ一ナル彼ノ安寧ヲ保護スルカ爲メニ設定シタルモノナリ故ニ破産法ハ全ク商業上ノ形況ニ從テ規定セサル可カラサルモノナレハ特ニ各國緩嚴ノ異同アルハ素ヨリ論ヲ待タサルナリ佛國ニ於テモ往古奸商ノ跋扈シタルルニ際シテ制定シタル破産法ハ實ニ嚴酷ニシテ今日ヨリ回顧スレハ如何シテ之ヲ實行シタルヤト怪マサルヲ得サルカ如シ然レハ商業ノ漸ク進歩シテ其体面ノ漸ク改マルニ從テハ法律モ亦タ適當ノ改良ヲ要セシカ故ニ改進ノ勢終ニ千八百三十八年ヲ以テ大ニ破産法ヲ訂正シテ之ヲ實行スルニ至ル是レ即チ現行ノ法律ナリ蓋シ此現行法律モ尙ホ之ヲ佛國商業ノ實況ニ比較シテ論スルルハ尙ホ未タ嚴酷ニ過シルノ點少ナシトセサルナリ然レハ此法律ハ原是レ商業上ノ取締ノ爲

メニ設定スルモノナレハ寧ロ寛ニ失スルヨリモ稍々酷ニ失シ反テ其目的ヲ完成スルノ愈レルニ若カサルナリ況ヤ本邦ノ如キ商業幼稚ニシテ未タ其体面ヲナサルノ今日ニ在テハ他ノ諸法律ハ如何ナルモ此編ノ如キ商業取締ニ關スル法律ハ多少嚴酷ナルモノニ非サレハ決シテ其目的ヲ達スル能ハサル可シト思考セサルヲ得サルナリ請フ諸君此點ニ少シク注意アレ

且ツ尙ホ此編ニ於テ一ノ注意ヲ要スルモノアリ抑佛國ノ破産法ハ獨リ商業上ノ取締法ナリ余輩ノ考案ニヨレハ獨リ商業上ノ取締ノミニ限ラス之レヲ推擴シテ一般ニ普行シ得可キ法律ト爲シ敢テ民事商事ノ區別ヲ立テサルヲ可トナスナリ蓋シ商人ハ其職業ノ性質ヨリ常ニ取引契約ヲナスヲ實ニ夥シク從ツテ權利義務ノ關係モ亦タ頻繁ナルハ論ヲ待タサル所ナルカ故ニ特ニ法律ヲ設ケテ權利者ノ權利ヲ保護



シ義務者ノ詐欺ヲ豫防スルノ精神ハ素ヨリ商業上必要ナリト雖也今  
 マ我身ヲ商法區域外ニ去テ人事一般ニ着眼スルハ人々ノ間權利義  
 務ノ關係尙ホ同シク頻繁ニシテ敢テ商業ノ繁雜ト殆ト相讓ラサルナ  
 リ之ヲ實際ニ徵スルニ世間往々産ヲ破リ義務ヲ欠キ以テ權利者ニ損  
 害ヲ蒙ラシムルモノ僅少ナラサルナリ夫レ人事一般ノ景況ハ斯ノ如  
 シ何ソ之レカ爲メニ特別法ヲ設定シ以テ商事ト同シク其權利者ヲ保  
 護セサルヤ尤モ佛國ノ民法中ニハ「デコンフヒチウル」民事破産ニ關スル  
 條規アリト雖也實ニ僅々數條ニ止マレリ何ソ此僅少ナル條規ヲ以テ  
 頻繁ナル人事ノ取締ヲ完フスルヲ得ヤ果シテ然ラハ何故ニ獨リ  
 商事上ノ權利者ヲ保護シテ民事上ノ權利者ヲ特別法ノ外ニ棄置スル  
 ヤ又タ何故ニ商事上ノ信用ノミ特ニ保護ヲ與ヘテ民事上ノ信用ハ不  
 問ニ附スルヤ是レ余輩ノ甚タ了解ニ苦ム所ナリ或ハ其業務ノ性質ヨ

リシテ商人ハ特ニ義務ヲ負フルカ故ニ從テ權利ヲ得可キハ通常ナル  
 チ以テ破産法ノ如キ特ニ煩雜ナル規則ヲ遵奉シ從テ其保護ヲ受クル  
 ヲ得可シト雖也非商人ニシテ斯ノ如キ煩雜ナル法律ニ羈煩セラル  
 ハ實ニ堪ヘ難キヲナリト云ハシカ成程此商事ノ破産法ヲ執リ直チ  
 ニ之ヲ民事一般ニ普行スルハ或ハ不都合ナル可シト雖也法律ノ編成  
 方ニヨリ商人非商人共ニ同一ノ法規ヲ以テ支配スルヲ得ルハ決シ  
 テ難事ニアラサルナリ故ニ此編ノ如キ破産ニ關スル法律ハ民商ノ區  
 別ヲ立テサルヲ可トナスナリ已ニ英國ノ如キハ此法ニ民商ノ區別ヲ  
 立テサルナリ又タ歐洲學者中ノ諸說ヲ見レハ其主義ノ傾向多クハ商  
 事ノ區域ヲ推擴セシメント欲スルモノ、如シ故ニ余ハ尙ホ此件ニ付  
 キ論究セント欲スレ也佛國商法講義ノ區域ヲ脱シテ立法論ニ屬スル  
 カ故ニ今マ之ヲ此ニ止メ只タ僅カニ前陳ノ如ク其端緒ヲ畧述シテ諸



君ノ注意ヲ促スト云爾  
借テ本編中ニ規定スル所ハ破産、懈怠破産、詐欺破産及ヒ復權ノヲナリ  
是レヨリ此區別ニ從テ之ヲ講述セン

破産トハ支拂ヲ停止シタル商人ノ在様ヲ云フナリ其破産ノ宣告ヲ受  
ケタル商人ニシテ懈怠ノ証跡アルキハ懈怠破産ト云ヒ詐欺ノ所爲ア  
ルキハ詐欺破産ト云フ夫レ懈怠破産ハ破産宣告ヲ受ケタル商人其業  
務取扱中ニ過誤若クハ怠慢ノ証跡アルモノニシテ其制裁トシテ受ク  
ル所ノ罰ハ輕罪ノ刑ナレトモ詐欺破産ニ至テハ騙詐偽欺ノ所爲ヲ以テ  
權利者ニ損害ヲ加ヘ又ハ加ヘントシタルモノナレハ其受クル所ノ所  
刑ハ重罪ナリトス

復權トハ破産宣告ニ依リ破産人ノ已ニ失ヒタル權利ヲ回復スルヲ云  
フ然レモ此復權ノ規定ニ依リテ權利ヲ回復シ得ル者ハ通常ノ破産人

及ヒ懈怠破産ノ刑ヲ受ケタル者ノミニシテ詐欺破産ノ處分ヲ受ケタ  
ル者ハ決シテ此恩惠ニ浴スルヲ得サルナリ(其詳細ハ復權ノ卷ニ讓  
ル)

### 第一卷 破産

#### 破産ノ要件

破産トハ第四百三十七條ノ規定ニ依ルニ前陳ノ如ク支拂ヲ停止シタ  
ル商人ノ有様ヲ云フナリ是ニ由テ之レヲ見レハ破産ノ宣告ヲナスニ  
ハ二個ノ條件アルヲ必要トス即チ商人タルノ身分及ヒ支拂停止是レ  
ナリ

第一商人 破産宣告ヲ受クルニハ商人タル身分アルヲ必要トスル  
點ヨリ考察ヲ下セハ乃チ彼ノ有夫ノ婦若クハ未成年者ニシテ其夫又ハ  
父ノ許可ヲ受ケスシテ私ニ商業ヲ爲シ遂ニ産ヲ破リ其債務ヲ支拂フ



能ハサル在様ニ陷ユルモ決シテ破産ノ宣告ヲ爲スヲ得ス從テ懈怠  
 又ハ詐欺破産ノ刑ニ處セラル、トナシトス何トナレハ未成年者及ヒ  
 有夫ノ婦ノ如キ無能力者ハ法定ノ法式ヲ踐ムニアラサレハ商人タル  
 トナシ得サル者ナレハナリ然リ而シテ公証人、代言人、代書人、使丁、裁判所  
 ノ書記等ハ其職務ノ性質ヨリシテ商業ヲ爲スヲ禁セラレタル者ナリ  
 ト雖モ若シ其禁ヲ犯シテ商業ヲ行ヒ遂ニ其支拂ヲ停止シタルモ未  
 成年者若クハ有夫ノ婦ト異ナリテ破産ノ處分ヲ受ケ從テ其刑ヲ受ク  
 ルトアルナリ蓋シ彼等ハ商業ヲ營ムノ能力ナキニ非ス只タ之ヲ爲ス  
 ヲ禁セラレタル者ナレハ名義上ハ兎モ角モ實際其禁ヲ犯シテ商業ヲ  
 爲シタルヲ以テ此点ヨリ事實商人タルノ身分ヲ得タル者ト決定シテ  
 商人ニ適用ス可キ嚴酷ナル破産ノ處分ヲ受ケシムルハ當然ノトナリ  
 トス又外國人ト雖モ佛國ニ在テ商業ヲ營ミ商人タルノ身分ヲ得タル

者ハ佛國ノ商人ト同シク破産ノ處分ヲ受クルナリ  
 第二支拂停止ノ支拂停止トハ商人カ其債權者ニ對シ單ニ支拂ヲ拒ミ  
 タルヲ云フナリ之ヲ再言スレハ悉ク資産ヲ失ヒ最早支拂義務ヲ盡ス  
 能ハサルカ如ク無資力ヲ云フノ意ニアラサルナリ故ニ充分資力ヲ有  
 スル商人ナルモ尙ホ一時ノ差支ニ因テ支拂ヲ拒ミタルカ爲メニ破産  
 ノ處分ヲ受クルトナシトセス又タ之ニ反シテ貸借ノ比較ニ於テハ貸  
 方ノ不足ヲ生シ非常ノ負債アル商人タリト雖モ彼ノ信用アルモ融  
 通以テ常ニ之ヲ辨償シ得テ恙カナク商業取引ヲ爲シ從テ破産ノ處分  
 ヲ免ル、トナシ得ヘシ之ヲ要スルニ支拂停止ハ負債ノ多寡資力ノ有無  
 ニ關スルニアラサルナリ然ラハ則チ其支拂停止ノ事實ハ如何ナル方  
 法ニ依テ之ヲ指定ス可キヤト云フニ現ニ明言シテ支拂ヲ拒絕シタル  
 片ハ無論ナリト雖モ其他ノ場合ニ在テハ實際之ヲ裁判所ニ一任シ裁



判官ヲシテ此商人ハ果シテ支拂停止ノ在様ニ陥リタルヤ否ヤヲ認定セシムルナリ而シテ其認定ノ票準トナルモノハ或ハ商人ノ逃亡シタルヲ或ハ商店倉庫ヲ閉鎖シタルヲ或ハ財産差押ノ處分ヲ受ケタルヲ或ハ財産ニ關スル訴訟ニ於テ敗訴シ終ニ其裁判執行ヲ受ケタルヲ或ハ手形ノ支拂ニ付キ拒証書ヲ調制スル等ノ事實アルキハ裁判官ニ於テ該商人ハ果シテ信用ヲ失ナヒ支拂ヲナス能ハサル者ト認定シ以テ支拂ノ停止ヲ爲シタル者ト斷定スルヲ得ルナリ尤モ支拂ヲ拒ミタル負債ノ性質若シ商事ニ關セサルキハ破産ノ一要件タル支拂停止ノ場合ニ非サルナリ何トナレハ佛國ノ破産法ハ是レ商事上ノ權利者ヲ平等ニ保護スル爲メニ設ケタルモノナレハナリ然リ而シテ此支拂停止タル總テノ支拂義務ヲ拒ミタルヲ必要トスルモノニアラス即チ諸支拂中一ノ支拂ヲ拒ムアレハ因テ以テ支拂停止ト認ムルヲ得ル

ナリ否ヲサレハ諸負債中最少額ノ一義務ヲ盡シ以テ破産ノ處分ヲ免ル、ノ詐術ヲ行ヒ得可キ結果ヲ生ス可ケレハナリ且原草案中特書セシ所ノ總テノ文字ヲ特更刪除シタル此法律ノ精神ニ依ルモ其然ラサルヲ得サルヲ明白ナリトス

夫レ法律ハ此ノ如ク支拂ヲ拒ミタル其負債ノ數ニ關セサルト同シク權利者ノ多少モ亦タ問ハサルナリ即チ多クノ權利者中一人ノ權利者ニ對シ支拂ヲ拒ミタルモ亦タ支拂停止ニシテ破産ノ處分ヲ免ル、能ハサルナリ

以上ノ陳述ニ依テ破産ノ旨趣ハ略々了解セラレタリト信スレモ猶ホ明瞭ナランコトヲ要スルカ爲メ破産ト分<sup>○</sup>産<sup>○</sup>民事破産トノ重ナル差違ヲ左ニ陳列セン

一 破産法ハ獨リ商人ノミニ適用シ分産法ハ普ク非商人ニ適用スル



モノトス

二 破産ハ只タ支拂停止ノ一事ヲ以テ成立ツト雖モ分産ノ處分ハ眞實無資力者ニ非レハ受クルコトナキモノトス

三 破産法ハ特ニ商法第三編ヲ以テ之ヲ規定スト雖モ分産ニ付テハ之ニ反シテ特別ノ規定ナシ唯タ民法中之ニ關スル條規ノ多少散見スルアルノミ今マ其破産ニ關スル特別規則ノ重ナルモノヲ舉ケレハ左ノ如シ

破産ハ特別ノ裁判言渡ナル破産宣告ニ依テ成立スルモノナレモ分産ノ場合ニ於テハ此言渡ナク只タ自然ニ成立ツナリ又破産ニ付テハ特別ノ取消法ヲ設ケ以テ特ニ權利者ヲ保護スルアリ是レ破産法中ノ骨子ト云フ可キモノナリ而シテ此取消法方ハ民法第一千六百十七條ノ規定トハ全ク特異ノモノトス即チ破産ノ場合ニ於テハ動産ノ賣主ハ

二

三

先取ノ特權及ヒ取戻ノ訴權ヲ行フコトヲ得ス○土地家屋等ノ貸主ノ特權ニモ制限アリ○破産者ノ妻ノ法律上書入質ノ權利其區域甚タ狹隘ナルモノトス○破産人ハ其權利者ノ多數決ヲ以テ寛假契約ト名クル一種特別ノ和解契約ヲナスコトヲ得ルモノトス○破産人ハ破産宣告ニ依リ公權并ニ或ル私權ヲ失ヒ殆ト無能力者トナルナリ加之ナラス過失又ハ詐欺ノアル場合ニ於テハ懈怠若クハ詐欺破産ノ刑ニ處セラルハモノトス

夫レ此ノ如ク破産ニ付テハ特別ノ規則アリテ分産トハ大ナル差違アリ諸君請フ之ヲ混同スル勿レ

以上陳述シタル所ハ破産宣告ヲ受ケタル者ノ生存スル場合ヲ想像シテ講述セシト雖モ猶ホ後段ニ開陳スル如ク支拂停止ヲ爲シタル者死去ノ後ト雖モ破産宣告ヲ受クルコトアルナリ抑、此現行法ノ頒布以前ニ



於テハ支拂停止ノ景狀ニ在テ死去シタル商人ハ其死後ニ至リ破産ノ宣告ヲ受ク可キヤ否ヤノ點ニ付テ議論一定セサリシカ千八百三十八年ノ新法ニ於テ此疑問ヲ決定セリ即チ第四百三十七條ニ死去ノ後ト雖モ破産ノ宣告ヲ爲スコトヲ得可シト此精神ニ依テ之ヲ見レハ死去セスト雖モ支拂停止ノ景狀ニ在テ商業ヲ廢止シタルモハ廢業後亦タ死去ノ場合ト同シク破産宣告ヲナスコトヲ得可キモノト決定セサル可カラス夫レ此ノ如ク死者ニ對シ破産ノ宣告ヲ明許シタル所以ハ元來破産宣告ナルモノハ支拂停止ノ結果ナリ苟モ生存中ニ於テ支拂ヲ停止シタル以上ハ其權利者タルモノハ破産宣告ヲ爲サシムルノ既得權アリ且破産宣告ハ其宣告ヲ受クル者ノ身分ヨリハ寧ロ財產ニ關係スルモノト云ハサル可カラス果シテ然ラハ其身死スルモ其財產ノ存スル間ハ支拂停止ノ結果ヲ免カル、能ハサルカ故ニ死後ト雖モ破産ノ宣告

四

五

ヲ受クルハ豈至當ノ理ニアラスヤ蓋シ死後ニ於テ破産ノ宣告ヲ爲スハ實際其利益少ナカラス就中特別ノ取消法方ノ如キ又財產ノ支配方及ヒ決算ノ方法ニ付キ諸君モ詳知セラル、如ク破産宣告ノ有ルト否トニ依リ大ニ其利益ノ異ナルアリ且夫ノ破産シタル場合ニ於テ其婦ハ夫ニ對スル要求權ニ制限ヲ受クルカ故死後ノ破産宣告ハ尤モ夫ノ債權者ノ權利ヲ保護スルノ利益アルナリ然ラハ則チ其死後幾年ヲ經過スルモ破産宣告ヲ爲スヲ得可キヤト云フニ決シテ否ラス元來破産宣告ハ遺物相續ノ精算上ニ非常ノ動搖ヲ來タシ就中死後永ク時間ヲ隔ツルモハ事跡ノ曖昧ニ陷ルノ恐レアルヲ以テ立法者ハ之ヲ避クル爲メ年數ニ制限ヲ立テリ即チ權利者ノ請求ニ依リ裁判官ノ職權ヲ以テ死者ニ對シ破産宣告ヲ爲スコトヲ得ルハ死去ノ時ヨリ一年間ナリト規定セリ



### 第一章 破産宣告及其効果

此章中ニハ數個ノ重要ナル規則ヲ包含スルカ故ニ明細ニ之ヲ詳解セ  
ント欲セハ種々ノ區別ヲ立テ之ヲ説明セサル可カラス

#### 第一款 破産宣告

破産宣告ハ破産者ノ住所ノ地ヲ管轄スル裁判所ニ於テ之ヲ爲ス若シ  
商店ノ各所ニ在ルキハ破産人ノ重ナル店舗ノ在ル場所ヲ管轄スル裁  
判所ニ於テ之ヲ爲スモノトス然ラハ商人若シ各所ニ同一ナル商店ヲ  
所持スルキハ其各所ニ付テ破産宣告ヲ爲スコトヲ得可キヤ否ヤ或ル學  
者ノ説ニ依レハ一人ノ商人ニ對シ同時ニ數個ノ破産宣告ヲ爲スヲ許  
ルサス其故ハ商店ハ數個ニ分ル、モ其實ハ財産モ一ニシテ住所モ一  
ナリ裁判管轄モ亦同一ナリ決シテ數個ノ裁判ヲ行フ能ハサレハナリ  
然レモ裁判慣例ニ依レハ往々一人ニ對シ數個ノ破産宣告ヲ爲スコト僅

六

少ナラサルナリ

七

然リ而シテ破産宣告ヲ爲スハ或ハ破産人ノ申告ニ基クアリ或ハ一名  
若シハ數名ノ權利者ノ請求ニ依ルアリ或ハ裁判官ノ職權ヲ以テスル  
アリ其場合ニ依テ其法方モ一ナラス請フ之ヲ左ニ開陳セン

#### 第壹 破産人ノ申告ニ基キタル場合

支拂停止ヲ爲シタル商人ハ速ニ其旨ヲ申告スルノ義務アリ而シテ此  
申告ヲ爲ス場所ハ其地管轄ノ裁判所ノ書記局ニシテ其期限ハ支拂停  
止ノ當日ヲ算入シテ三日以内トス其申告ニハ必ス精算書ヲ添附シテ  
差出ス可ク若シ之ヲ差出ス能ハサルキハ其理由ヲ附記セサル可カラ  
ス又其精算書ニハ貸方ノ實況乃チ動産不動産ノ數量及價額表ト借方  
ノ實況乃チ債權者ノ氏名証書ノ性質及其額面等ヲ詳細ニ記入シ且損  
益比較及諸出費ノ一表ヲ併記スルモノトス



夫レ破産人ハ此ノ如ク四個ノ書冊ヲ添テ支拂停止ノ旨ヲ申告スルノ義務アリ法律ハ此義務ヲ盡サシムル爲メ左ノ制裁ヲ設ケリ第一此義務ヲ盡シタルキハ第四百五十五條ニ規定シタル如ク身体ノ拘留ヲ免カル可シ第二之ヲ怠リタルキハ懈怠破産ノ宣告ヲ受クル是レナリ右ハ有形人ノ破産宣告ノ場合ニ關スル規定ナレトモ法人(無形人)ト認メラレタル會社モ亦タ破産ノ宣告ヲ受クルコトアリ即チ第四百三十八條ノ規定是レナリ抑々該條ニ依レハ合名會社ノ破産ノ場合ニ於テハ支拂停止ノ申告書ニ全社員ノ氏名及住所ヲ記入シ其會社本店ノ所在地ヲ管轄スル裁判所ノ書記局ニ差出スナリ若シ此義務ヲ怠リタルキハ社員各懈怠破産ノ所刑ヲ受ケサル可カラス而シテ此四百三十八條ハ唯タ是レ合名會社ノミニ付テ規定シタルカ如シト雖モ差金會社及ヒ無名會社(株式會社)モ亦タ同シク破産ノ宣告ヲ受クルコトアルナリ此點

八

九

ニ付テハ稍々疑惑ナキニ非サレトモ先ツ差金會社ニ係テハ無論合名會社ト同シク四百三十八條ヲ適用シテ破産宣告ヲ爲スコトヲ得可シ何トナレハ此會社ハ無限責任社員ト有限責任社員ト二種ヨリ成立ツカ故ニ其無限責任社員ニ付テ見解ヲ下スルハ合名會社ト毫モ異同アラサレハナリ然ラハ即チ無名會社ハ如何此種ノ會社ハ固ヨリ合名會社ノ如ク社員ノ身代ニ基クモノニアラス唯株式ヨリ成立チ單ニ其資本ニ基クモノナルカ故ニ直チニ第四百三十八條ヲ取テ之ヲ適用スル能ハサルカ如シ然レトモ無名會社モ會社編ニ於テ陳述シタル如ク亦タ是レ一個ノ法人ナリ苟モ法人ナルキハ商業上ニ於テハ純然タル一箇ノ商人ト看做シテ取扱ハサル可カラス然ラハ乃チ彼ノ支拂ヲ停止シタル商人ハ破産ノ宣告ヲ受クルトノ規則ニ憑ラサル可カラサルナリヨシヤ會社ハ有形人ニアラサルヲ以テ破産人(無名會社)ノ身体ニ對シ



テ施ス所ノ結果即チ權利ヲ剝キ能力ヲ失ハシムルコトハ理ニ於テ爲シ能ハスト云フト雖モ前段ニモ陳述シタル如ク破産ノ事タル身体ヨリモ寧ロ財産ニ關係スルモノニシテ破産宣告ノ主意ハ重ニ權利者ヲ保護スルニ在リ故ニ法人タル無名會社ト雖モ一般ノ有形人ト同一ニ處スルヲ至當トナスナリ彼有形人ニ付テモ死去ノ後若クハ失踪等ノ場合ニ於テ破産ニ之ヲ處スルハ決シテ無名會社ト異ナルナキニアラスヤ又資本増減會社ハ會テ諸君ノ了知セラル、如ク一種特別ノ會社ニ非スシテ其組織ハ三種ノ會社ノ外ニ出テサルカ故ニ是レ亦タ第四百三十八條ノ規定ニ遵フ可キハ素ヨリ論ヲ俟タサルナリ然レモ其分組合ニ至テハ獨リ同一視スルコト能ハス何トナレハ是レ法律ニ於テ法人ト看做サ、ルヲ以テナリ故ニ此場合ニ於テハ其氏名ヲ公表シタル業務擔當者ノミ其責ニ任シ組合トシテハ破産ノ宣告ヲ受ケサルモト

十

十一

ス

然リ而シテ合名會社又ハ差金會社ニシテ破産ノ宣告ヲ受ケタルトモ其社員モ亦タ從テ破産ノ宣告ヲ受ケサル可カラズ(但シ差金會社ニアリテハ無限責任社員ノミ其故ハ他ナシ此社員ハ性質上ニ於テ會社ノ取結ヒタル契約取引ヲ負擔スル責任アルモノニシテ會社ノ負債ハ則チ是レ社員ノ負債ナルカ故若シ會社ノ負債ニ付キ支拂ヲ停止スルトモ自己ノ負債ニ付キ支拂ヲ停止シタルト異ナラサルヲ以テ會社ト共ニ倒ル、ハ素ヨリ當然ノコトナリトス之ニ反シテ無限責任社員ノ一人若クハ數人カ若シ破産宣告ヲ受ケルアルモ會社ト相伴フニアラスシテ只タ社員ノ欠ケタルカ爲メ會社ノ解散ヲ促スアルノミ何トナレハ無限責任社員アル會社ハ人ニ依テ成立スルモノ故其原素タル人ニ瑕瑾アレハ其全体ノ會社ニ影響ヲ及ホス可ケレハナリ



第貳 權利者ノ請求ニ關スル場合

支拂停止ヲ爲シタル者若シ申告ノ義務ヲ尽サ、ルキハ商事裁判所ハ其權利者ノ請求ニ依リ破産宣告ヲ爲スヲ得ヘシ而シテ之ヲ請求スル權利者ハ其性質ノ何タルヲ問ハス即チ通常ノ權利者先取特權又ハ書入質權ヲ有スル債權者期限アル權利者未必條件附ノ權利者等ノ區別アラサルナリ且其債權ハ尙ホ民事商事ノ異同ヲ問ハサルモノトス夫レ此ノ如ク權利者ノ性質ヲ區別セサル所以ハ他ナシ破産宣告ヲ請求スルハ畢竟債務者ノ財産ヲ保存スルノ所以ニ外ナラス苟モ權利者ナル以上ハ其權利ノ強弱ニ拘ハラズ總テ義務者ノ財産ニ對シ保存ノ處置ヲ施スヲ得可ケレハナリ而シテ其請求者ハ或ハ訴訟手續ニ從テ訴狀ヲ出スアリ或ハ上願ノ法式ニ依テ願書ヲ出スモ妨ケナキモノトス

第參 職權ニ依テ宣告スル場合 裁判所ハ一ニハ檢事ノ意見ニ依リ一

ニハ公然破産ノ景狀アル場合ニ於テ其職權ヲ以テ破産ノ宣告ヲ爲スコトアリ此處置ハ就中失踪シタル權利者ノ權利ヲ保護シ又ハ破産者ノ怠慢ナルル若クハ他ノ權利者ト通謀シテ詐欺ヲ行フ等ノ場合ニ於テ尤モ必要ヲ感スルナリ

第二款 破産ノ宣告書ニ記載ス可キ件々并ニ其公告

破産ノ宣告書ニハ左ノ件々ヲ記載セサル可カラズ

- 一 破産成立ノ表明
- 二 支拂停止ノ時期(第四百四十四條)
- 三 主任裁判官一名及管財人一名若クハ數名ノ撰任(第四百五十一條及四百六十二條)
- 四 破産人ノ財産ニ封緘シ且其身体ヲ拘留スルノ命令



右ノ件々ヲ記載シタル破産宣告ハ假令故障ノ申立又ハ扣訴スルアリト雖モ假リニ執行ス可キモノトス而シテ商事裁判所ノ書記役ハ宣告ノ時ヨリ二十四時間内ニ其宣告書ノ拔萃ヲ檢事ニ送達セサル可カラズ

倍テ支拂停止ノ時期ハ破産宣告ノ日ヨリ既往ニ溯テ之ヲ指定スルヲ通例トス而シテ後欸ニ言フ如ク支拂停止ノ時期ハ其指定ノ如何ニ依テハ其結果ニ非常ノ異同ヲ生スルヲ以テ其時期ヲ知ルノ尤モ必要ナルカ故ニ破産宣告ニハ必ス此時期ヲ記載セサル可カラズ若シ其記載ナキ場合ニ於テハ主任裁判官ノ申述又ハ裁判所ノ職權又ハ破産關係者ノ請求ニ依テ再タヒ裁判ヲ開キ以テ之ヲ指定セサル可カラズ且此時期ハ最モ精確ナルヲ必要トスルカ故一タヒ指定シタル時期モ亦之ヲ變更スルヲ得ヘシ而シテ裁判言渡ヲ以テ之ヲ指定セサル場

合ニ於テハ法律ハ破産宣告ノ日ヲ以テ支拂停止ノ日ト看做スナリ但シ死後ニ於テ破産ヲ爲ス場合ニハ破産宣告ノ日ヲ以テ支拂停止ノ日ト看做スコヲ得サルナリ何トナレハ死後ニ破産ヲ宣告スルニハ支拂停止ノ景狀ニ在テ死去シタルニ非サレハ之ヲ宣告スル能ハサレハナリ故ニ此場合ニ於テ支拂停止ノ時期ハ少ナクモ死去ノ時又ハ其以前ニアルコト明瞭ナルヲ以テ一般ノ定説ニ依レハ支拂停止ノ事實ヲ認定スルノ証ナキハ死去ノ日ヲ以テ支拂停止ノ時期ト看做スコトセリ然リ而シテ破産宣告及ヒ支拂停止ノ時期ヲ指定シ若クハ之ヲ變更シタル裁判言渡書ハ之ヲ拔萃シテ揭示シ且新聞紙ニ公告セサル可カラズ其揭示并ニ公告ハ破産宣告ヲ爲シタル場所ニ於テハ勿論尙ホ破産者ノ商店アル地ニハ悉ク之ヲ爲サ、ル可カラス斯ノ如ク各所ニ揭示并ニ公告ヲ爲サシムル所以ハ破産ノ宣告及支拂停止ノ日ニ付キ至重



ノ結果ヲ生セシムルカ爲メナリ加之ナラス此破産宣告ニ對シ各關係者ヨリ故障ヲ申述フルノ期限モ亦タ此日ヨリ起算ス可ケレハナリ(第五百八十條)

右ノ如ク公告并ニ揭示ヲ爲シ且破産者ヲ捕縛拘留シ破産者ノ財産ヲ封緘スル等許多ノ費用ヲ要ス是レ素ヨリ破産者ノ負債ニ歸スルハ論ヲ俟タスト雖厄急率之ヲ支辨スル能ハサル場合アリ此場合ニ於テハ裁判官ノ意見ヲ以テ仮リニ國庫ヨリ之ヲ代償セシムヲ得ヘシ尤モ國庫ハ破産者ノ財産ニ對シ先取特權ヲ有スルモノトス而シテ其特權ハ裁判費用ノ特權ト同等ナルモノナリ必竟此ノ如ク國庫ニ代償ノ義務ヲ負ハシメタル所以ハ他ナシ費金ナキカ爲メ破産ノ宣告ヲ執行スル能ハサルヲ恐ルレハナリ

第三款 破産宣告ノ結果

破産宣告ハ左ノ結果ヲ生ヌルモノトス

- 壹 破産人カ其財産ノ管理權并ニ處分權ヲ失フ
  - 貳 各權利者ノ要求權ヲ中止シ各自別個ニ之ヲ行ハシメサル
  - 參 破産人カ其負債辨償ノ期限ヲ失フ
  - 肆 破産人ノ負債ニ付キ利息ノ支拂ヲ停止スル
  - 伍 權利者全員ノ爲メ破産人ノ不動産ニ對シ書入質權ヲ記入スル
  - 陸 破産宣告以前ニ取得シタル特權又ハ書入質權タリト雖モ破産宣告以後ハ之ヲ記入スルヲ許サハル
  - 漆 破産者ノ能力ヲ失フ
- 諸フ是レヨリ此七項ニ付キ逐次之ヲ研究セン
- 第壹 破産人カ其財産ノ管理權并ニ處分權ヲ失フ 破産宣告ニ依リ所有權ハ失ナハスト雖厄財產ヲ管理シ之ヲ處分スルノ權利ハ破産



者タル身分ノ存スル以上從來ノ財産ニ付テハ勿論尙ホ將來相續若クハ贈與等ニ因リテ取得スル所ノ財産ニ付テモ之ヲ行フヲ得サルモノナリ即チ此管理權處分權ハ破産宣告中ニ任命シタル管財人ニ依トスルモノトス尤モ破産中尙ホ破産人自カラ其財産ヲ支配スルノ許可ヲ受クルヲナシトセス就中許可ヲ受ケテ破産人自カラ從來ノ業務ヲ繼續スル如キヲハ往々之レアルヲナリサレモ此場合ニ於ケルモ破産者ハ猶ホ其權利ヲ掌有スルニ非スシテ其景況タル恰モ主人ニ於ケル手代番頭ノ如ク權利者ノ器械ト爲リテ只タ之ヲ取扱フノミ其商業ハ權利者全員ノ手ニ屬スルカ故其取扱タル商業ノ結果即チ權利及義務ハ都テ破産權利者全員ニ歸シテ決シテ破産人ニ屬セサルナリ破産者ハ財産ノ管理權ヲ失フト雖モ治産禁ヲ受ケタルニ非サレハ通常ノ無能力者トハ大ニ異ナル所アリ故ニ更ニ他ノ營業ヲナサント欲

セハ即チ之ヲ爲シ得ルナリ若シ破産人新ニ營業ヲ開始セハ更ニ新財産ヲ掌有シ從テ亦タ新負債ヲ醸スニアラン蓋シ破産者ノ所爲ヲ以テ已成ノ破産財團(財團トハ佛語ニテ「マース」ト云フテ破産者ノ所有ニ屬スル總テノ財産ニシテ通常ノ債權者間ニ分配ス可キ財産ノ合部ヲ云フ)ヲ傷害スルコトヲ許サ、ルノミ夫レ然リ破産者ハ此ノ如ク無能力者ニアラサルカ故其妻子ノ財産ハ勿論破産者自カラ後見スル者ノ財産ヲ支配スルノ權利ヲ依然保有スルモノトス但妻ハ自己ノ財産ヲ夫ノ財産ト分離スルノ訴訟ヲ爲スヲ得ヘシ  
右ノ如ク破産人ハ財産ノ管理權ヲ失フカ故從テ動産或ハ不動産ニ關スル訴權モ亦タ之ヲ施行スルヲ得サルモノトス即チ訴訟ヲ起スモ管財人ニシテ被告トナルモ亦タ管財人ニ依ラサル可カラサルナリ只タ夫婦分居、財産分離、名譽回復等一身上ニ附着スル訴權ニ付テハ人ノ



之ヲ代理スル能ハサルカ故ニ原被共ニ破産者自カラ之ヲ施行シ得ル  
モノトス

第貳 各權利者ノ要求權ヲ中止シ各自別個ニ之ヲ行ハシメサルヲ  
各債權者ハ破産宣告ノ時ヨリ各自獨立シテ破産人ノ財産ニ對スル要  
求權ヲ施行スルヲ得サルモノト規定セリ其故如何トナレハ先ツ訴  
訟手續ヲシテ簡易ナラシメ其費用ヲ節省スルニ在リ蓋シ費用多ケレ  
ハ自カラ破産財團ヲ毀傷ス可ケレハナリ次キニ權利者ノ一人ニシテ  
獨立シテ裁判ヲ受クルモ到底財團ノ損害ト爲ルヲ願ミスシテ其執行  
ヲ求ムルヲ能ハサルノ理ナレハナリ蓋シ財團ハ各權利者ノ間ニ之ヲ  
平分セサル可カラス然ルニ一人以テ其裁判ノ執行ヲ求ムルヲ許ス  
キハ到底財團ノ成立ヲ見ル能ハサルナリ故ニ破産宣告ノ時ヨリ各權  
利者ノ要求權ヲ中止シ都テ管財人ヲシテ財産處分ノ任ヲ擔當シ以テ

平等ニ破産人ノ財産ヲ分配セシムルナリ尤モ此要求權中止ノヲハ法  
律ニ明文ナシ只々間接ニ第五百三十四條及七十一條等ノ諸條ノ精神  
ヲ推シテ其然ルヲ知ルノミ而シテ理論上ニ於テモ亦タ然ラサルヲ得  
サルナリ

右ハ只々通常ノ債權者ニ付テ陳述セシノミ左ニ記スル特別ノ債權者  
ハ依然トシテ各其要求ヲ爲スヲ得ルナリ

第一 不動産ニ付キ特權又ハ書入質權ヲ有スル債權者(第五百七十一  
條)

第二 質取主(第五百四十六條ヨリ五百四十八條ニ至ル)

第三 破産人ノ住居地ノ所有者蓋シ此所有者ハ質取主ト同視シ得可  
ケレハナリ(第四百五十條)

此三種ノ特別債權者ハ普通ノ規則外ニアルモノニシテ仮令債務者ノ



破産スルアルモ之ニ係ハラス其權利ヲ執行スルヲ得可シ然レモ法律ハ聊カ其權利ニ制限ヲ設ケリ蓋シ其制限ニ二個アリ即チ第一不動産ニ付テノ特別債權者ト雖モ債權者結合ノ後ハ最早其要求權ヲ執行スルヲ得ス何トナレハ此時ヨリ八日以内ニ管財人ハ分配處分ニ着手スルカ故ニ不動産ノ價額ニシテ特別債權者ニ對スル債務ヲ辨償シ尙ホ餘リアルモ之ヲ通常債權者ニ平分セサル可カラス是ヲ以テ特別債權者ト雖モ通常債權者ト同シク此以後ハ管財人ノ處置ヲ待タサル可カラサレハナリ(五百七十二條)第二破産人ノ居住スル土地家屋ノ所有者ハ仮令破産人ノ動産ニ付キ特權ヲ有スルモ其動産タル多クハ營業ノ用ニ供スルモノナルヲ以テ第四百九十二條ニヨリ若干時間中ハ之ヲ動かスヲ得ス且土地家屋ノ賃貸借契約ノ解除ヲ求ムルヲ得サルナリ其故如何トナレハ假令借主ニシテ破産シタルモ所有者ノ

權ヲ以テ直チニ之ヲ退去セシムル如キヲアラハ徒ラニ營業ヲ妨害スルノ恐レアリ或ハ又債權者ト債務者トノ間ニ將ニ成ラントスル寬假契約ヲ妨クルノ恐レアレハナリ加之ナラス新法第四百五十三條ニ依レハ其若干時間中管財人ハ主任裁判官ノ許可ヲ受テ破産人ノ承認ヲ經タル上依然貸借契約ヲ繼續スルノ旨趣ヲ所有者ニ通知スルヲ得ヘシ而シテ所有者若シ之ヲ希望セサルモハ此通知ノ日ヨリ十五日以内ニ其契約解除ノ訴ヲ起サ、ル可カラサルナリ

第參 破産人カ其負債辨償ノ期限ヲ失フニ負債ノ性質ハ民事タルト商事タルトヲ問ハス義務者ハ破産宣告ニ依テ負債辨償ノ豫定期限ヲ失フモノトス是レ民法第千百八十八條ニ明記セル處ナリ而シテ此期限ヲ失ハシムルノ理由ハ各權利者ヲ同等ニ保護スルノ旨趣ニ出ルナリ即チ期限アル權利者モ尙ホ其期限ノ至ルヲ待タズ直チニ他



ノ期限ナキ權利者ト相加ヘテ同時ニ破産財團ノ分配ヲ受ケシムルカ  
爲メナリ

然リ而シテ特權又ハ書入質權ヲ有スル者及ヒ質取主モ亦タ其豫定ノ  
期限アルニ關テス通常債權者ト同シク直チニ其要求ヲ始ムルヲ得  
ヘキヤ否ヤ此點ニ付テハ學者中說ヲ異ニスル者アリ或ル說ニ依レハ  
是等ノ權利者ハ皆特別ノ抵當ヲ有シ特別ノ保護ヲ受クル者ナレハ管  
財人ニ於テ其抵當物ノ賣却ヲ爲ス迄權利ヲ施行スルヲ得ス彼ノ第  
四百四十四條ハ是等權利者ノ爲メニ設ケタルモノニアラサルナリト  
又他ノ一說ニハ第四百四十四條ハ素ヨリ權利者ノ性質ニ因テ區別ヲ  
爲サ、ルカ故良シヤ直チニ要求スルヲ得サルモノトスルモ分配ノ  
時ニ際シテハ通常權利者ト共ニ其員ニ加ハ、ラサルヲ得サルハ論ヲ  
俟タサルナリ加フルニ是等ノ權利者ハ若干ノ抵當アリト雖モ其抵當

ノ價額ニシテ若シ不足ナルモハ則チ通常債權者ノ資格ヲ以テ寬假契  
約ノ債主集會ニ參加セサル可カラサルカ故ニ其價額果シテ貸額ヲ辨  
濟スルニ足ルヤ否ヤヲ知ルハ尤モ必要ノナリト是レ裁判上多ク取  
ル所ノ說ニシテ殆ト定說ト云フヘキモノナリ

又土地家屋ノ賃貸主特權アル債主ニ對シテモ破産シタル借主ハ同シ  
期限ヲ失ヒテ其賃貸借契約ニ基キ未タ期限ノ至ラサル總テノ借地借  
家料ヲ一時ニ支拂ハサル可カラサルヤ否ヤニ付テモ以前ハ法律ニ明  
文ナキカ故數種ノ說アリシカ近來新法ヲ以テ之ヲ規定シ且賃貸主ノ  
特權ニ少ク制限ヲ設ケリ其新法ノ旨意ニ依レハ破産ノ時已ニ賃貸主  
ノ請求ニ依テ其賃貸借契約ヲ解除セシ場合ト否ラサル場合トヲ區別  
セサル可カラス

已ニ賃貸借契約ヲ解除セシ場合ニ於テ若シ借料ノ滯リアルモハ賃貸



主ハ素ヨリ之ヲ請求シ得ルハ論ヲ待タサレモ此場合ニ於テハ破産宣告ノ前二ケ年間及ヒ其本年合シテ三年間(端數アリ)ノ貸貸料ノミニ付キ先取特權ヲ以テ請求スルヲ得ヘシ夫レ此ノ如ク年數ヲ制限シタル所以ハ何ソヤ必竟貸貸料ノ永ク延滞シタルハ概シテ貸貸主ノ怠慢ニ出テタルモノナルニ悉ク先取特權ヲ以テ之ヲ請求スルヲ得ルキハ貸借主ハ勿論他ノ權利者モ共ニ害セラル、ノ恐レアルヲ以テナリ未タ貸貸借契約ヲ解除セサル場合ニ於テ信用ヲ置クニ足ル可キ相當ノ保證物件アルキ(家道具等)又ハ特ニ抵當物ヲ差入ル、者アルキハ貸貸主ハ其未タ期限ノ至ラサル貸貸料ハ勿論尙ホ本年分ノ貸貸料ヲモ之ヲ請求スルヲ得ス然レモ若シ其抵保物ヲ賣却スルカ或ハ他ニ轉シタル等ノコアルキハ固ヨリ解除ノ時ト同シク先取特權ヲ行フヲ得ヘシ

其他管財人ハ貸貸借契約ノ期限中保證物件ノ充分現存スルアリテ其盡スヘキノ義務ヲ怠ラサルキハ其不動産ヲ他ニ又貸スルヲ得ルモノトス但貸貸借契約中ニ又貸スルヲ禁シタル場合ニ在テハ貸借料ヲ先拂シタル時期中ノミニ限リ又貸スルヲ得ルナリ前陳ノ如ク破産人ヲシテ負債辨償ノ期限ヲ失ハシムルハ畢竟各債權者ヲ平等ニ保護スルカ爲メ定メタル便法ニ過キサレハ之レカ爲メ決シテ其債權ノ性質ヲ變シテ有期ヲ無期トスルモノニアラサルナリ故ニ期限アル債權者ニシテ假令破産人ニ對シ現ニ支拂フヘキ負債アル場合ナリト雖モ此負債ト彼ノ負債ト相殺スルヲ許サ、ルナリ唯期限アル權利者ハ義務者ノ破産シタルカ爲メ其期限アルニ拘ハラズ破産處分ニ加ハリ分配ヲ受クルノ權ヲ得タルノミ今マ一例ヲ舉テ之ヲ詳説セン甲乙ノ間相互ニ貸借シタルキ甲ハ期限アル貸主ニシテ乙ハ



期限ナキ貸主ト假定セヨ此場合ニ於テ乙ノ破産シタルキ甲ハ己レノ債權ト乙ノ債權ト相殺スルコトヲ得ルヤ否ヤ之ヲ一見スレハ債務者ニ於テ期限ヲ失フタルキハ法律上ニテ已ニ相殺ノ濟ミタルカ如シト雖ハ決シテ然ラサルナリ其故如何トナレハ此場合ニ於テ債權者ノ權利ハ唯タ破産處分ニ加ハリ其分配ヲ受クルノミニシテ而シテ其受ク可キ分配ノ額ハ未タ確定セス且尙ホ請求シ得可カラサルモノナル故法律上ノ相殺ニ要スル條件ノ未タ具備セサレハナリ蓋シ法律上ノ相殺ハ民法第千二百九十一條ニ依レハ双方負債ノ目的物カ金圓ナルカ又ハ代替物ニシテ其已ニ確定シ且請求シ得ヘキキニ非サレハ決シテ成立セサルモノトス且實際ニ於テモ此ノ如キ場合ニ相殺ヲ許スキハ破産者ニ對シテ負債ナキ權利者ヲ害スルコト實ニ甚シ又理論上ヨリ論スルモ相殺ハ原ト是レ双方ヨリ爲ス可キ二個ノ支拂ヲ簡畧スルニ過キ

サルモノナリ然ルニ破産人ハ破産宣告ニ依リ支拂能力ヲ失フカ故一方ハ有効ニ支拂フコトヲ得ルモ他ノ一方ヨリハ支拂ヲ爲シ能ハサルヲ以テ甲乙ノ間相殺ノ成ル可キ道理アラサルナリ  
右ニ反シテ破産人ハ期限ナキ義務者ニシテ其權利者ハ期限アル借主ト假定セヤ其間相殺スルコトヲ得ルヤ否ヤ是亦タ得可カラサルナリ如何トナレハ權利者ノ權利ハ破産宣告ニ依テ確乎動カス可カラサルモノトナリ即チ權利者ハ此時ヨリ其債權トシテ未タ額ノ定マラサル分配ヲ受クルノ權アルノミニ然ルニ權利者若シ其期限ノ利益ヲ放棄スルチ己レノ自由ナリトシテ相殺スルコトヲ得ルト爲ルキハ爲メニ他ノ權利者ヲ害シ理論ニ戻ルコト前例ノ如クナルヲ以テ決メ之ヲ許サ、ルナリ一借テ又破産人ハ前述ノ如ク辨濟期限ヲ失フト雖モ是レ只タ單ニ破産人ノミニシテ破産人ノ義務者ハ依然トシテ其期限ノ利益ヲ保有スル



モノトス蓋シ權利者破産スルモ其義務者ニ害ヲ及スノ理アラサレハナリ

又破産人ノ共同義務者就中連帶義務者ノ如キモ亦タ同シク連帶中一人破産ノ爲メニ決シテ期限ノ利益ヲ失フノ理アラサルナリ然レモ此共同義務者ノ場合ニ於テハ其義務ノ性質ヨリシテ一人破産ノ爲メ他ノ義務者ニ損害ノ及フコトナシトセス其場合ニ箇アリ即チ第一保証人タル者破産シタルキハ權利者ハ其主タル義務者ヲシテ他ノ保証人ヲ立テシムルコトヲ得ヘシ尤モ權利者ヨリ特ニ指名シタル保証人ノ破産シタル場合ハ此限ニアラサルナリ其第二ハ約束手形ニ關シテハ振出人爲替手形ニ關シテハ引受ヲ爲シタル支拂人若クハ引受ナキ手形ノ振出人ノ破産シタル場合ニ於テハ他ノ連帶義務者各裏書人及其他ノ義務者ハ其手形ノ金額ヲ直チニ支拂フコトヲ欲セザレハ則チ其支拂期

限ニハ必ス支拂フ可キ旨ヲ保証スル証人ヲ立テサル可カラス何トナレハ彼等ハ皆ナ担保ノ義務ヲ負フルモノナレハナリ蓋シ此場合ニ在テハ必竟主タル義務者ノ破産シタルニ依リ手形ノ信用ヲ損スルノ恐れアルヲ以テ手形所持人ニ對シ他ノ義務者ヲシテ保証ヲ立ツルカ又ハ直チニ支拂ヲナサシムルモノニシテ是レ只タ手形ノ信用ヲ鞏固ニスルノ手段ナリ然レモ裏書人又ハ已ニ支拂人ニ於テ引受ヲ爲シタル後振出人ノ破産シタル場合ニ於テハ主タル義務者ハ依然タルカ故法律ハ各裏書人ニ對シテ支拂ヲ請求シ又ハ保證ヲ立テシムルノ權利ヲ手形所持人ニ許サ、ルナリ何トナレハ所持人ニ危険ナキノミナラス徒ラニ人ヲ煩スノ恐れアレハナリ之ニ反シテ支拂人ノ未タ引受ヲナサ、ル前ニ支拂人ノ破産シタルキハ已ニ引受ヲナサシムルノ目的ヲ欠クカ故ニ所持人ハ引受ノ拒ミ證書ヲ作ラシメ振出人又ハ裏書人ヲ



シテ保證人ヲ立テシムルカ然ラサレハ直チニ辨償セシムルヲ得ルハ當然ノコトナリトス

第肆 破産人ノ負債ニ付キ利息ヲ支拂ヲ停止スルコト(四百四十四條)

破産人ニ對スル債權ノ利息ハ破産宣告ノ日ヨリ其經過ヲ停止スルモノトス若シ此停止ナクシテ依然利息ヲ生セシムルキハ爲メニ財團ノ大半ヲ費消スルカ故ニ利息ノ生セサル債權ヲ傷害スルニ至ル可ケレハナリ然レモ爰ニ二個ノ特例アリ其第一ハ元來利息ヲ停止スルハ唯タ財團保護ノ爲メナレハ則チ破産人ノ共同義務者ハ引續テ利息ヲ支拂ハサル可カラヌ又破産人將ニ復權セントスルキハ破産宣告ノ日ヨリ其時迄ノ利息ヲ悉皆支拂ハサル可カラヌ其第二ハ特權、質權及ヒ書入質權ハ依然利息ヲ生スルモノトス但此利息ハ只タ其抵當物ノ價額ノミニ付テ支拂ヲ受クルノミ是故ニ是等債權ノ利息ハ財團中ノ財産

ヲ以テ支拂フ可キモノニ非サレハ若シ抵當物ノ不足ナルキハ資本ヲ第一トシ次キニ利息ヲ支拂フノ順序ナリトス蓋シ利息ヲ拂ヒタル後資本ヲ拂フハ通常ノ例規ナレモ破産ノ場合ニ於テハ之ニ反シ可及的各權利者ヲ平等ニ保護スルノ旨趣ヲ以テ先ツ資本ヲ支拂ヒ後ニ利息ヲ支拂フモノトス是レ民法千二百五十四條ノ例外ナリ

第五 權利者全員ノ爲メ破産人ノ不動産ニ對シ書入質權ヲ記入スルコト 破産宣告ニヨリ總テノ債權者ノ爲メニ破産人ノ不動産ニ付キ書入質權ヲ記入スルコトヲ許セリ而シテ之ヲ記入スル者ハ管財人ニシテ第四百九十條ニヨリ義務トシテ當然之ヲ爲サ、ル可カラヌ若シ之ヲ怠リタルカ爲メ債權者ニ損害ヲ蒙ラシメタルキハ管財人ハ其責ニ任セサル可カラサルナリ然リ而シテ此書入質權ハ法律ノ規定ニ基クモノナルヤ將タ裁判上ノ結果ナルヤ其性質ノ如何ニ至テハ學者中説



ヲ異ニセリ或ハ之ヲ法律上ノ書入質權ナリト論スルモノアリ其故ヲ問ヘハ即チ曰ク特ニ法律ヲ以テ破産宣告ニ附着シタレハナリト或ハ又破産宣告ニ依テ生スルカ故ニ裁判上ノ書入質權ナリト諸説未タ確定セサルナリ

又此書入質權ハ眞個ノ權利ナルヤ否ヤニ付テモ議論アリ然レモ要スルニ第五百十七條ノ明文ニ依レハ素ヨリ眞個ノ書入質權ト認ムルヲ穩當トス其細論ニ至テハ有益ナラサルヲ以テ之ヲ畧ス

第陸 破産宣告後ニ權利者ヨリ爲シタル記入ノ無効ナルヲ正當ニ取得シタル特權又ハ書入質權ヲ有スル權利者ト雖モ破産宣告ノ後ハ之ヲ記入スルヲ得ス假令之ヲ記入スルモ其効ナシ(四百四十八條)故ニ破産宣告ノ以前適法ニ取得シタル書入質權ト雖モ破産宣告以前ニ記入スルニ非サレハ無論其効ヲ生セサルナリ斯ノ如ク法律ノ規定シ

タル所以ハ畢竟破産宣告ノ時ヲ以テ各權利者ノ位置運命ヲ確定スルノ主意ニ外ナラサルナリ

第漆 破産人ノ能力ヲ失フヲ破産人ハ破産宣告ニ依テ權利及能力ヲ失フヲ左ノ如シ

- 一 國民タル權利ノ施行ヲ停止セラル就中參政權ヲ失フ故ニ公務ヲ執リ若クハ陪審官ト爲ルノ能力ヲ失フナリ(共和第八年ノ憲法ニ依ル)
- 二 商業取引所ニ出入スルノ禁ヲ受ク(六百十三條)
- 三 手形賣買世話人及ヒ商業世話人ト爲ルノ能力ヲ失フ(八十三條)但先回モ已ニ陳述シタル如ク商業世話人ニハ二種ノ別アリ即チ登記ヲ受ケタル者ト之ヲ受ケサル者トアリテ其登記ヲ受ケサル世話人ノ營業ハ素ヨリ自由ナルカ故此項ニ於テハ只タ登記ヲ受ケタル世話人ノ職業ニ關シテ規定シタルノミ



四 佛蘭西銀行ニ對シ署名捺印ノ効力ヲ失フコト 蓋シ佛蘭西銀行ニ於テハ善良ナル二名以上ノ署名捺印アルニ非サレハ手形ノ割引ヲ爲サ、ル成規ナルカ故破産人ノ名ハ善良ナラサルヲ以テ假令署名捺印スルモ之ヲ認メテ一名ノ數ニ加ヘサルナリ

夫レ破産人ノ權利及ヒ能力ヲ失フ此ノ如シ後日其負債ヲ悉皆辨償スルニ非サレハ之ヲ恢復スル能ハス固ヨリ民法上ニ於ケル他ノ無能力トハ自カラ異ナルアリト雖モ之ヲ恢復セサル片ハ到底前陳ノ如ク無能力者タルヲ免レサルナリ

第四款 支拂停止ノ結果

前款ニ於テハ破産宣告ノ結果ヲ陳ヘタリ此結果ハ破産宣告ニ依テ生スル將來ノ事ナリ本款ニ於テ説ク所ハ却テ破産宣告前ニ逆リ破産人ニ對スル過去ノ事ニシテ破産宣告ノ種子タル支拂停止ノ結果ナリ而

シテ此支拂停止ナルモノハ破産宣告ト自カラ其類ヲ異ニス即チ破産宣告アレハ必ス支拂停止アルハ素ヨリ論ヲ待タスト雖モ支拂停止ハ必ス破産宣告ヲ來スモノニアラザルカ故此二事件ハ決シテ混同ス可カラス蓋シ破産宣告ハ已ニ生シタル支拂停止ノ事實ヲ証明シテ公然之ヲ表示スルニ過キササルモノナリ

借テ支拂停止ノ期日ハ先回己ニ陳述シタルカ如ク通例ハ破産宣告中ニ定ムルモノトス然レモ若シ破産宣告ヲ以テ之ヲ定メサルキハ後ニ至テ別段ノ裁判言渡ヲ以テ某月某日ヨリ支拂停止ノ事實アルヲ認ムルコトヲ得ルナリ蓋シ此期日ハ裁判官ノ事實推認ニ依テ定ム可キモノニシテ破産宣告前或ハ數十日或ハ十ヶ月逆テ定ムルコトアリテ決シテ豫定シ得可カラサルモノナリ而シテ此推認特定ノ期日ヨリ尙ホ十日前ニ溯テ關係ノ生スルコトアリ即チ支拂停止ノ期日(若クハ其十日前)ヨ



リ破産宣告ノ日ニ至ルノ間ニ於テ破産人ノ爲シタル契約取引ノ運命ハ果シテ有効ナルカ將タ無効ナルカノ疑點是レナリ是點ハ破産法ノ規定スル所ニシテ該法ノ骨子ト言フ可キ所ナリ蓋シ現行法ハ特ニ詐欺ヲ防キ且訴訟ニ要スル時日及ヒ費用ヲ減省スル爲メ并セテ權利者ノ利益ヲ計テ別種ノ取消方法ヲ規定セリ即チ是レ民法第千百六十七條ニ規定セル取消ノ方法トハ全ク異ナル所以ナリ此取消法アルニ依テ破産ノ時ニ際シ破産財團ノ管理ヲ全フスルヲ得テ本邦俗間ニ云フ身代限三回財産増殖スト云フ如キ弊ヲ矯正スルヲ得ルナリ然リ而シテ該法ハ契約取引ノ性質及之ヲ爲シタル時ノ事實ニ依テ取消ノ方法ヲ三種ニ區別セリ

第壹 權利上ノ取消 權利上ノ取消トハ權利ヲ取消スルヲ云フニアラス權利ヲ以テ取消サシムルト云フヲニシテ即チ裁判所ニ取消ノ訴

ヲ爲サ、ルモ裁判所ニ於テハ其事實ニ立入テ之ヲ調査スルヲナシ只タ權利者ノ請求通り必ス言渡サ、ル可カラサル取消ヲ云フナリ(四百四十六條)然レモ之ヲ完全ノ取消ト云フヲ得ス何トナレハ是レ只タ財團保護ノ爲メノミニ設ケタルモノナレハナリ

第貳 裁判上ノ取消 此種ニ屬スル取消ハ第一ノ取消ノ如ク權利者ノ請求ニ依リ必ス言渡ス可キ取消ニアラス即チ裁判所ニ於テ事實調査ノ上第三者ニ於テ(破産人ト契約シタル者)契約取引ノ際果シテ其支拂停止ノ事實ヲ了知シタルノ証據アル場合ニ限り言渡スヲ得可キ取消ヲ云フナリ(四百四十七條)

第參 隨意ノ取消 隨意ノ取消ハ第三者ニ於テ支拂停止ノ事實ヲ了知シタルト否ヤニ關シス只タ其怠慢ノ廉ヲ以テ言渡スヲ得可キ取消ヲ云フナリ(四百四十八條ノ第二項)



是レヨリ此三種ノ取消ニ付キ其適用上ニ關シ逐次之ヲ詳述セン  
 第壹 權利上ノ取消 第四百四十六條第一項ニ依レハ只タ支拂停止  
 以後ニ於テ破産人ノ爲シタル所爲ノミナラス尙ホ其前十日以内ニ於  
 テ爲シタル所爲ト雖モ管財人ヨリ權利者利益ノ爲メ之レカ取消ヲ要  
 求スル片ハ裁判所ニ於テ言渡サ、ル可カラサルモノアリ其所爲ハ左  
 ノ如シ

第一 動産タルト不動産タルトナ問ハス總テ無償名義ノ契約(恩惠契  
 約)ヲ以テ所有權ヲ移轉シタル所爲(四百四十六條第二項)  
 夫レ此所爲ノ取消ヲ許ルス所以ハ他ナシ己レハ支拂停止ノ景狀ニ陷  
 リ或ハ將ニ其景狀ニ陷ラントスルニモ拘ラス權利者ヲ妨害シテ他ニ  
 恩惠ヲ施スハ道理ノ許サ、ル所ニシテ法律モ亦タ禁セサル可カラサ  
 ルノ理ナレハナリ然而シテ第四百四十六條第二項ノ明文ニ依レハ只

タ所有權ヲ移轉スル所爲ノミニ限り取消ヲ許シタルカ如ク其區域甚  
 タ狹隘ヲ感スルニ似タリト雖モ法律ノ精神ヲ探クレハ決シテ然ラス  
 即チ歸スル所ハ恩惠ノ二字ニ在ルカ故其契約タル恩惠ニ出テ、苟モ  
 權利者ノ妨害トナルヘキ所爲ハ總テ取消ス、得可キ精神ナリ果シ  
 テ然ラハ收買權又ハ地役(土地ノ權利)ヲ他人ニ讓與スルノ契約或ハ他  
 人ノ負債ニ對シ保証トシテ不動産ヲ書入質ト爲スノ契約或ハ債務者  
 ノ爲メ收買權、地役若クハ書入質權ヲ拋棄シタル所爲或ハ償ヲ受ケス  
 シテ他人ノ爲メ義務ヲ約束シ若クハ債務ヲ釋放スル所爲等ハ所有權  
 ヲ移轉ス可キ所爲ニアラスト雖モ皆恩惠ノ所爲ニシテ均シク權利ノ  
 妨害トナル可キモノナレハ總テ取消ス、得ルナリ故ニ本項ハ所有  
 權ノ移轉ト云ハスシテ寧ロ恩惠ノ所爲ト解スルヲ以テ至當トス

第二 未タ支拂期限ノ至ラサル負債ヲ辨償スル爲メ其權利者ニ通貨



又ハ債權ヲ渡シ或ハ物品ヲ賣渡シ或ハ互ニ義務ヲ相殺スル等ノ所爲及ヒ己ニ支拂期限ノ至リタル負債ト雖モ通貨又ハ商業上流通ノ証券ヲ以テセスシテ他ノ方法ヲ以テ爲シタル負債ノ辨償  
夫レ辨償期限ノ已ニ到來シタル負債ニ就テハ假令支拂停止ノ景狀ニ陥リ或ハ將ニ其景狀ニ陥ラントスル者ト雖モ之ヲ支拂フハ素ヨリ當然ノコニシテ敢テ怪ムニ足ラサルカ如シト雖モ然レモ若シ通貨ヲ以テセスシテ他ノ物品ヲ以テ其支拂ヒニ充ツルモ或ハ一方ノ權利者ヲ害シテ一方ヲ利スルノ嫌ナキ能ハス况ンヤ辨償期限ノ未タ到來セサル負債ニ付テハ如何ナル方法ヲ以テ之ヲ支拂フモ決シテ此嫌疑ヲ免レサルナリ故ニ期限已ニ到來シタル負債ト雖モ通貨ヲ以テ支拂フタルニ非レハ裁判官ハ其事實ノ如何ヲ問ハス妄リニ一方ヲ利シタルモノト推測シテ其取消ヲ云渡ス可キナリ

借テ此第二項ニ云フ所ノ債權ヲ渡シテ負債ヲ辨償スルトハ交物辨償ノ一種ニシテ即チ他人ニ對スル債權ヲ我權利者ニ渡シ債務者ヲ交換シテ以テ負債ヲ辨償スルニアリ又タ物品ヲ賣渡シテ辨償スルモ是レ亦タ交物辨償ノ一種ニシテ動産ト不動産トニ拘ハラズ我所有ノ品物ヲ權利者ニ賣渡シテ我義務ヲ消却スルモノナリ而シテ義務相殺ノ方法ヲ以テ辨償スル場合ハ法律上ノ相殺ノ場合ヲ云フニアラサルナリ元來法律上ノ相殺ハ負債ノ種類モ同一ニシテ其額モ確定シ且双方共ニ辨償期限ノ已ニ至リタル場合ニアラサレハ決シテ成立セサルカ故ニ法律上ノ義務相殺ハ破産宣告前ナレハ假令支拂停止後ト雖モ成立スルコト得ルナリ然ルニ本項ノ場合ニ於テハ破産者ト權利者中ノ一人トノ間ニ互ニ權利義務ノアルアリテ之ヲ相交換シテ消却スルモノ故契約上ニ出テタル任意ノ相殺ヲ云フナリ



第三 破産人以<sup>○</sup>前<sup>○</sup>ニ爲セシ負債ノ爲メ動産又ハ不動産ヲ質入若クハ書入質トナスノ契約

元來抵當ノアラサル負債即チ信用借ノ爲メ破産ノ場合ニ際シテ更ニ抵當ヲ差入ル、ハ是レ一方ノ權利者ヲ利シテ他ノ權利者ヲ害スルノ所爲ニシテ不正ト云ハサル可カラス而シテ其所爲タル或ハ通謀シテ相利スルノ策ニ出ルナキヤ知ル可カラス故ニ法律ハ此弊ヲ防ク爲メ此禁則ヲ設ケタルナリ

然リ而シテ此以前ノ二字ハ支拂停止ノ前後ヲ云フニアラス只タ無抵當ノ負債ニ對シ後日更ニ抵當差入ヲ契約スルコト云フナリ然レモ其抵當差入ノ契約ハ支拂停止後若クハ其前十日以内ニ在ルヲ要ス否ラサレハ其區域漠トシテ定リナク終ニハ何レノ場合ニ於テモ無抵當ノ契約ハ終始變更スル能ハサルニ至ラン法律ノ精神豈其レ然ランヤ故

二十八

二十九

ニ此契約ヲ無効ト認ムルニハ二個ノ條件ヲ要ス即チ其一ハ支拂停止後若クハ其前十日以内ニ於テ抵當差入ノ契約ヲ爲シタルコト其二ハ負債ノ成立必ス隔絶シテ抵當契約ノ前ニ在ルコト是レナリ此二要件アルハ權利者ノ一人ヲ當マスノ所爲ニ涉ルヲ以テ之ヲ無効トナスコトヲ得ルナリ是ニ由テ之ヲ見レハ支拂停止後ト雖モ更ニ負債ヲ募ルト同時ニ質入又ハ書入質ノ契約ヲナスハ素ヨリ適法ノモノトス何トナレハ此場合ニ於テハ確乎タル抵當アルニアラサレハ募債ニ應スルモノナキカ故抵當差入契約ヲ以テ詐欺ノ所爲ト思量スルヲ得サレハナリ故ニ此契約ハ素ヨリ有効ニシテ決シテ權利上ノ取消方法ニ依テ取消スコトヲ得ス只或ル場合ニ於テハ裁判上ノ取消方法ヲ以テ取消スコトヲ得ルノミ

以上列記セル三個ノ場合ハ權利上ノ取消方法ニ係ル可キモノナリ然



リト雖モ彼ノ特權及法律上ノ書入質權ノ如キハ權利上ノ取消事件中ニ之ヲ列記セス其故ハ是等ノ權利ハ破産人ノ所爲ヨリ生スルモノニアラスシテ寧ロ債權ノ性質ニ附着シ從テ債權ト共ニ生シテ共ニ運命ヲ同スルモノナレハナリ

借テ此取消方法ハ前ニモ民法第千百六十七條ノ普通取消規則トハ同シカラスト云シカ今マ其同シカラサル點ノ尤モ著シキモノヲ爰ニ附記センニ即チ此權利上ノ取消ハ原是レ法律上ノ思量ニ基クモノナルヲ以テ權利者ニ證據ヲ舉クルノ勞ヲ命セス而シテ義務者ニ反對ノ證據ヲ舉クルノ權ヲ許サ、ルナリ然ルニ第千百六十七條ノ規則即チ「ボ」リリヤン」ノ訴權ニ於テハ取消ヲ要求スルニ付キ義務者ノ詐欺アルヲ證明シ且要償ノ契約ニ關シテハ其對手ノ詐欺アルヲ證明スルニ非サレハ之レヲ許サ、ルナリ

第貳 裁判上ノ取消 此種ノ取消モ亦タ權利上ノ取消ト同シク權利者全員ヲ代表シタル管財人ヨリ裁判所ニ向テ之ヲ要求スルモノトス然レモ其方法ニ於テハ權利上ノ取消ヲ要求スルト大ニ異ナル所アリ即チ第一ニ異ナル點ハ其取消ノ要求アルヤ彼ノ權利上ノ取消ノ如ク裁判所ハ義務トシテ直チニ之ヲ言渡スモノニ非ス必ス其事實ヲ調査シテ然後言渡スモノニシテ其許否ノ權裁判所ニ在リ第二ニ破産人ト取引シタル第三者ニ於テ其取引ノ際破産人ノ已ニ支拂停止ノ景狀ニ陥リシヲ了知セル證據ヲ舉グルヲ必要トス第三ニハ此取消法ハ支拂停止後ノ所爲ノミニ適用ス可ク決シテ停止前十日以内ノ所爲ニ布及スルヲ得サルナリ何トナレハ今此ニ陳述シタル如ク此取消法ハ第三者ニ於テ破産人ノ已ニ支拂停止ヲ知テナシタル場合ニ非サレハ適用スルヲ得サルカ故ニ支拂停止ニ在テハ第三者ニ於テ破産人ノ



已ニ支拂停止ナルコトヲ知ルニ由ナケレハナリ然ルニ權利上ノ取消方法ハ支拂停止ノ前後ヲ問ハサルカ故其區域最モ廣キモノナリ第四ニハ權利上ノ取消方法ヲ以テ取消シ得サル要償ノ契約例ハ已ニ期限ノ至リタル負債辨償ノ如キモ裁判上ノ取消方法ヲ以テスレハ即チ證據ヲ舉ケテ以テ之ヲ取消スコトヲ得可シ此點ヨリ見レハ裁判上ノ取消方法ハ權利上ノ取消方法ヨリ其區域頗ル廣キモノトス夫レ此ノ如ク裁判上ノ取消方法ハ要償契約ニ付テモ適用ス可キモノニシテ即チ已ニ期限ノ至リタル負債ヲ金錢ヲ以テ支拂タルト尚ホ其支拂ヲ取消スコトヲ得ルト雖モ獨リ爲換手形、約束手形ニ付テハ二個ノ例外アリ(四百四十九條)即チ第一ニハ爲換手形ノ支拂ニ付テハ支拂人ニ於テ已ニ支拂停止ノ景況ニ陥リタル後之ヲ支拂ヒ而シテ受取人其支拂停止以後ニ在ルコトヲ了知シテ受取リタル場合ト雖モ其已ニ受取

リタル金圓ヲ破産人ノ財團中ニ返還スルヲ要セス是レ此支拂ハ裁判上ノ取消法ヲ以テ取消スコトヲ許サ、ルモノナリ其第二ニハ約束手形ノ振出人已ニ支拂停止以後ニ於テ其手形ヲ支拂而シテ受取人其支拂停止以後ニ在ルコトヲ了知シテ受取リタル場合ト雖モ破産人(振出人)ノ財團中ニ之ヲ返還スルヲ要セス是亦タ第二種ノ取消法ヲ以テ取消スコトヲ許サ、ルナリ抑々此二個ノ例外法ヲ設ケタル所以ハ第一手形ノ信用ヲ博シ其流通ヲシテ益、圓滑ナラシムルニ在リ次ニ受取人ヲシテ不正ノ損害ヲ蒙ラシメサルニ在リ其故ハ受取人仮令其支拂停止ヲ知ルモ支拂人ニ於テ支拂ヲ拒マサルハ受取人ニ於テ之ヲ拒絕スルコトヲ得ス然ルハ受取人ハ拒ミ証書ヲ作ラシムルコトヲ得サル故他ノ義務者(裏書人等)ニ向テ償還ノ要求ヲ爲スコトヲ得ス終ニハ其償還要求ノ期限ヲ失シテ依ル所ナキニ至ラン若シ支拂人ニ於テ之ヲ拒ムハ受取



人ニ於テモ他ニ向テ要求スルノ手段アルモ彼レ之ヲ拒マサルニ於テハ手形ノ規程ニ遵テ之ヲ受取ラサル可カラス然ルニ其期限ニ至リ猶ホ支拂ヲ取消シ之ヲ破産人ノ財團中ニ返還ス可キモノトセハ受取人ニ於テ不正ノ損害ヲ蒙ルヤ論ヲ待タサルナリ故ニ受取人ニ於テ仮令其支拂停止以後ニ在ルヲ了知シテ受取リタル場合ト雖モ其支拂ヲ取消スヲ許サ、ルナリ然ラハ則チ支拂人ノ債權者ハ何レノ場合ニ於テモ其支拂ヲ取消スヲ得スシテ甘シテ損害ヲ蒙ラサルヲ得サル乎此ニ一ノ例外アリ即チ爲替手形ノ振出人及約束手形ノ差立人ニ於テ手形ヲ發スルノ際其指名セントスル支拂人ノ已ニ支拂停止ナルヲ了知シ居タル場合ニ於テハ振出人及差出人ヨリ已ニ受取人ノ受取タル金額ヲ破産財團中ニ差入レサルヲ得ス乃チ受取人ニ於テ返還セサルモ振出人差立人ニ於テ之ヲ返還セサル可カラス若シ之ヲ返還セ

二

三

スシテ可ナリト云ハ、法理ノ許サ、ル所ノ直接ニ受取得可カラザル金圓ヲ間接ニ受取ルヲ得ルニ至ラン例ハ甲ノ債務者タル乙カ支拂停止ニ陥リタルキハ甲ハ乙ニ向テ直接ニ要求スル能ハサルカ故ニ丙ヲ受取人トシテ手形ヲ振出し乙ヲシテ之ヲ支拂ハシムルヲ得ルトセハ甲ハ間接ニ乙ノ負債ヲ受取ルナリ然ルキハ乙ノ各權利者ハ爲メニ不正ノ損害ヲ蒙ルニアラスヤ故ニ支拂停止ノ景狀ニ陥リタルヲ了知シテ然ル後之ヲ支拂人トナシ以テ手形ヲ振出し若クハ差立タルキハ破産財團中ニ其金額ヲ差入サル可カラサルナリ抑此第二種ノ取消方法ハ千百六十七條ノ規定セル「ボリーヤン」ノ訴權ト畧相似タリト雖モ其實決シテ然ラス「ボリーヤン」ノ訴權ヲ行フニハ先ツ其權利者ニ於テ義務者ノ詐欺及取引ヲナシタル第三者ノ詐欺ヲ証明スルニ非サレハ其取引ヲ取消スコトヲ得スト雖モ此第二種ノ取



消方法ハ只タ權利者ニ於テ第三者ノ取引スル際破産人ノ已ニ支拂停止ナルヲ了知シ居タルノ証ヲ舉グルヲ以テ足レリトス是レ其差違ノ一ナリ次ニ「ポーリヤン」ノ訴權ハ支拂期限ノ已ニ到達シタル負債ノ辨償ヲ取消スヲ得スト雖此方法ニ於テハ期限ノ已ニ到達シタル負債ノ辨償モ尙ホ取消スヲ得ルナリ故ニ其外形稍々似タルアルモ諸君決シテ之ヲ混同スル勿レ

第參 隨意ノ取消 此種ノ取消方法ハ第一第二ト全ク其性質ヲ異ニセリ即チ破産人ノ所爲如何ニ拘ラス只タ權利者ノ怠慢ヲ原因トシテ之ヲ取消スノミ而シテ其取消シ得可キモノハ特權又ハ書入質權ノ記入是レナリ抑特權又ハ書入質權ノ記入ハ仮令支拂停止ノ後ト雖此適法ニ之ヲ爲スヲ得可シ只タ其記入ノ日ニ付キ支拂停止ノ前後ヲ問フノミ蓋シ破産宣告ノ後ニ於テハ無論記入ヲ爲ス能ハスト雖此破産

四

五

宣告ノ前ニ在テハ往古ノ法律ハ支拂停止後及其前十日以内ニ於テ記入シタル日ト書入質契約ノ日ノ間往復里程ニ關スル時間ヲ除キ十五日以上ヲ經過シタルハ其記入ヲ無効ナリト規定セリ然ルニ現行法ハ之ヲ改正シテ裁判官ニ其全權ヲ委任シ支拂停止以前十日ヨリ以後ニ於テ爲シタル記入ノ日ト書入質契約ノ日ノ隔離シタルハ其記入ヲ無効ト爲スヲ得ト規定セリ故ニ現行法ニ於テハ隔離ノ定日ナキカ故書入質ノ契約ト其記入ヲ同時ニ爲シタルノ外ハ裁判官ノ意見ヲ以テ之ヲ無効ト爲スヲ得ルナリ此ノ如ク改正シタル所以ハ書入質契約ノ日ト記入ノ日ノ隔離セルハ仮令其日數ハ少許ト雖モ其謀計利若クハ詐欺ノ疑ナシトセス何トナレハ初メハ信用貸ニシテ後ニ至リテ抵當ノ記入ヲ爲シタルヤモ未ダ知ル可カラサレハナリ然ルニ古法ノ如ク隔離ノ日數ヲ十五日以上ト規定スルハ十四日以内ナレハ



有効ナリトス一日ノ差何チ以テ詐欺ノ有無ヲ別タンヤ故ニ日數ヲ指定セス事實ニ依テ之ヲ判スルノ全權ヲ裁判官ニ委任スルノ公平ヲ得ルニ若カサルナリ且此詐欺ヲ避クルノミナラス又他ノ權利者ヲ誤マルコナシトセス何トナレハ各權利者ハ皆テ義務者ノ財産ニ信用ヲ置キ以テ契約ヲ爲シタルニ其財産ハ早ク已ニ他人ノ特別抵當トナルニ至テハ其信用ヲ害スル尤モ甚シキニアラスヤ是ニ由テ之ヲ見レハ破産宣告後ノ記入ハ其所爲ノ如何ヲ問ハス都テ無効ナリト雖モ其宣告以前ニ爲シタル記入ハ全ク有効ナリ只タ其支拂停止以前十日ヨリ以後ニ爲シタル記入ニシテ其契約ノ日ヨリ隔ルルハ裁判官ノ意見ヲ以テ取消スコト許スノミ是レ隨意取消ノ名稱因テ起ル所以ナリ此方法ニ依リ特權又ハ書入質權ヲ破却シテ通常ノ債權ト爲シ以テ他ノ權利者ト等シク其權利ヲ保護スルニアルナリ

六

七

是ヨリ第二章ニ移テ講述セントス然ルニ第二章ニ於テハ主任裁判官ノ規則ヲ掲ケ第三章ニ於テハ財産ノ封印及破産人ノ身上ニ關スル處置ノ規則ヲ掲ケ第四章ニ於テハ仮管財人任免ノ規則ヲ掲ケ第五章ニ於テハ管財人ノ職務章程ヲ掲ク此ノ如ク法律ハ每章其事件ヲ分テ一々之ヲ規定スト雖モ此四章ハ只タ是レ破産手續ヲ列舉シタルニ過キサレハ詳細之ヲ講述スルノ必要ナシ依テ其大意ヲ簡明ニ說述スル爲メ四章ヲ合シテ一ト爲シ更ニ之ヲ二分シテ破産事務委員ノ組織及破産處分ノ手續ニ付キ講述セン

#### 破産事務委員ノ組織

商事裁判所ハ破産ニ關スル事務ヲ執ラシムル爲メ破産宣告中ニ一名若クハ數名ノ仮管財人ヲ任命シ且之ヲ監督セシムル爲メ裁判官中ヨリ主任裁判官一名ヲ撰任ス



第一 管財人 管財人ハ概シテ破産人ノ財産ヲ管理スルモノナレモ破産ノ景狀及其時期ニ從テ種々其名稱ヲ區別セリ即チ假定管財人確定管財人結合管財人はレナリ

假定管財人 假定管財人ハ商事裁判所ニ於テ破産宣告中ニ任命セラレタルモノニシテ其職務ハ尤モ至急ヲ要スル諸事件ヲ取扱ヒ就中債權者名簿ヲ調製スルヲ以テ其主務トス

確定管財人 確定管財人ニハ裁判所ニ於テ權利者ノ意見ヲ聞キタル上假定管財人ヲ以テ其儘之ニ任スルコトアリ或ハ更ニ撰任スルコトアリ而シテ此確定管財人ヲシテ破産宣告ノ日ヨリ遅クモ十五日以内ニハ必ス其事務ニ着手セシメサル可カラズ其事務ハ乃チ總テ破産事件ヲ結了スルノ豫備ノ事件是レナリ

結合管財人 結合管財人ハ債權者ト破産人トノ間ニ寛假契約ノ調ハ

八

九

サルキ任命スルモノニシテ或ハ確定管財人ヲ以テ之ニ充テ或ハ債權者ノ意見ヲ聞キ裁判所ニ於テ更ニ撰任スルコトアリ而シテ其職務ハ破産人ノ財産ヲ精算シテ各權利者ニ分配スル迄ノ諸事件ヲ司ルモノトス

借テ管財人ノ定數ハ三名以下ニシテ通例ハ一名又ハ二名トス而シテ管財人ハ往時ニ在テハ必ス權利者中ヨリ撰任スルノ規定ナリト雖モ在現行法ニ於テハ權利者以外ノ者ヲ以テ之ニ充ツルコトヲ得ルトナセリ其故ハ管財ノ事務タル畢竟一種特別ノ事務ニシテ頗ル老練ヲ要スルカ故或ハ權利者中其任ニ堪ルモノナキコトアレハナリ而シテ破産人ノ親戚ハ其姻屬タルト血屬タルトヲ問ハス四等親ニ至ルマテハ其管財人トナルコトヲ得サルモノトス(第四百六十三條)

然リ而シテ管財人ハ商事裁判所ノ指定ニ依テ手當金ヲ受クルコトアリ



若シ管財人若干ノ俸給ヲ受クルキハ其所爲ニ付テハ第千九百九十二條ニ依リ最輕過失ト雖モ自カラ其責ニ任セサル可カラス而シテ管財人數名アルキハ連帶シテ其事務ヲ執ルヲ通例トスト雖モ主任裁判官ニ於テ特ニ管財人ニ分任シタル事件ハ連帶責任ノ限リニアラス各自其責ニ任スルモノナリ

第二 主任裁判官 主任裁判官ハ破産宣告ヲ以テ任命セラル、モノナリト雖モ商事裁判所ハ何時ニテモ之ヲ改撰スルヲ得可シ而シテ主任裁判官ノ職務タル主トシテ破産處分ヲ迅速ニシ且之ヲ監督シ或ハ破産事務取扱中ニ生シタル爭論ニシテ其權内ニ屬スルモノハ之ヲ判定シテ商事裁判所ニ報告スル等ニ在リ次ニ管財人一已ニテ處置シ得可カラサル事件ニ付キ認許ヲ與ヘ又債權者集會ノ議長トナリテ其講事ヲ整理スルヲ等ヲ掌ルモノトス而シテ主任裁判官ノ命令ハ豫メ

十

十一

明文ヲ以テ法律ノ許シタル場合ヲ除クノ外總テ商事裁判所ニ對シテ不服ヲ訴ルヲ得サルモノトス

破産處分ノ手續

破産處分ヲ完了スル手續ハ主トシテ破産人ト權利者トノ間ニ寬仮契約ノ整フヤ否ヤヲ決シ以テ破産人將來ノ地位ヲ定メンカ爲メ一ハ權利者ノ私益ヲ計畫シ一ハ一般ノ公益ヲ企圖シ從テ破産全躰ニ關スル實況ヲ詳悉スルニ在リ而シテ此完了ノ手續ニハ二様ノ別アリ即チ一ハ破産人ノ身體ニ關スル處置ニシテ一ハ其財産ニ關スル處置是ナリ  
第一 破産人ノ身體ニ關スル處置 此處置ニ亦二様アリ其一ハ責罰即チ破産人ヲ捕縛スルヲ其二ハ哀憐即チ破産人及其家族ヲ救助スル  
一 破産人ヲ捕縛スルヲ 第四百五十五條ニ依レハ裁判所ハ豫メ破



産宣告中ニ於テ破産人ヲ拘留ス可キ旨ヲ命令シ置クヲ以テ通例トス蓋シ破産宣告中ニ之ヲ記入シ置クモ直チニ拘留スルニ非サルナリ即チ之ヲ實施スルハ或ハ檢察官ノ請求ニ依ルアリ故ニ第四百五十九條ニ規定シタル如ク商事裁判所ノ書記官ハ破産宣告ノ時ヨリ二十四時間内ニ其宣告案ノ大意ヲ採萃シテ檢事ニ送達セサル可カラス是レ檢事ヲシテ破産ノ實ヲ了知セシメ其舉動ヲ探偵シテ若シ詐欺破産等犯罪ノ証跡等アル片ハ直チニ拘留ヲ請求シ得可カラシムル爲メナリ又或ハ破産人ノ逃亡スルノ恐レアル等ノ理由ヲ以テ管財人ヨリ請求スル片ハ事情ニ依リ拘留ノ命令ヲ實施スルコトアルナリ是レ一ハ公益ヲ保護シ一ハ權利者ノ利益ヲ企圖スルニ在リ故ニ裁判所ハ破産人ヲ拘留ス可キ旨ヲ宣告案中ニ必ス記入セサル可カラサルナリ夫レ斯ノ如ク破産宣告ヲ受ケレハ拘留ノ命アルハ通規ナリト雖モ爰ニ例外ノ場合

アリテ破産宣告中ニ特ニ拘留ヲ免スルコトアリ即チ第四百五十六條ニ規定シタル如ク破産人ニ於テ支拂停止ノ旨ヲ自白シ且身代ノ形況ヲ一目シテ識得スル爲メ貸方借方ノ比較表ヲ裁判所ニ呈出シタル片ハ他ノ原因ニ依テ拘留ヲ受ケタルニ非レハ裁判所ニ於テ拘留宥免ヲ云渡スノ全權アリトス又破産宣告中ニ己ニ拘留ヲ命ジタル場合ニ於テハ或ハ主任裁判官ノ具申ニ依リ或ハ破産人ノ請求ニ依リ次後ノ裁判ヲ以テ拘留ヲ免スルコトアルナリ此場合ニ於テハ裁判所ハ宥免狀ヲ附與シ且破産人ヲシテ何時タリモ招喚ニ應シ出頭ス可キコトヲ誓ヒ恰モ刑事ノ保釋ノ如ク保証人ヲ立テシメ又ハ保証金ヲ出サシメサル可カラス而シテ其金額ハ裁判所ニ於テ之ヲ定メ若シ招喚ニ應セサル如キコトアル片ハ之ヲ破産財團中ニ加入スルモノトス(第四百七十二及三條)此ノ如ク裁判所ハ破産人ノ拘留ヲ免スルコトヲ得ルト雖モ原是レ裁



判所ニ於テ與フル恩典ナルヲ以テ一旦拘留ヲ免シタル後ト雖モ破産人ニ於テ不都合ノ所爲アリト認ムルモハ復タ通常ノ手續ヲ以テ拘留ヲ命スルコトヲ得ルナリ

二 破産人及ヒ其家族ヲ救助スルコト 破産人ハ第四百七十條ニ依リ自己及ヒ家族ノ爲メ破産財團中ヨリ若干ノ養料ヲ受クルコトヲ得而シテ其類ハ管財人ノ申述ニ依リ主任裁判官之ヲ定ムルモノトス尤モ此事ニ付テ不服アルモハ管財人ハ裁判所ニ向テ之ヲ訴フルコトヲ得可ク若シ管財人ニ於テ之ヲ怠リタルモハ破産人自カラ之ヲ爲スコトヲ得ルハ素ヨリ論ヲ俟タサルナリ然レモ人或ハ云ハン救助ヲ與フルト否トハ裁判所ノ權内ニ在ルカ故或ハ裁判所ハ之ヲ拒ムコトヲ得可シト是レ法律ヲ誤解シタル說ナリ何トナレハ破産人ハ受クルコトヲ得ト云フ明文ニ依ルモハ素是レ破産人ノ權利ナルヲ以テ裁判官ニ於テ其類ノ多

少ニ拘ハラス之ヲ拒ムコトヲ得サルナリ尤モ財團ヲ組織ス可キ財産ナキ場合ニ於テハ素ヨリ費用ノ出所ナキカ故救助ヲ得可キノ限リニアラサルナリ

第二 財産ニ關スル處置 此處置ヲ細別スレハ保存ノ處置、支配ノ事務及債權ノ調査是ナリ請フ其大畧ヲ述ヘン

第一 保存ノ處置 此處置ハ財産ヲ封緘シ及ヒ其目錄ヲ調製スルニ在リ

財産ノ封緘 裁判所ハ第四百五十五條ノ第一項ニ依リ破産宣告ヲ以テ破産人ノ財産ニ封緘ヲ爲スコトヲ命スルヲ以テ例トス然レモ其第二項ニ云フ如ク若シ主任裁判官ニ於テ一日内ニ其目錄ヲ調製シ得可シト思爲スル場合ハ特ニ封緘ヲ爲スコトヲ要セス直チニ目錄調製ニ着手スルコトヲ得ルナリ



破産宣告中ニ財産ノ封緘ヲ命シタル場合ニ於テハ第四百五十七條ノ第一項ニ依リ商事裁判所ノ書記役ハ直チニ此宣告ノ主旨ヲ治安裁判所ニ通知シ以テ財産ニ封緘ヲ爲サシメサル可カラス然レモ其第二項ニ依レハ治安裁判官ハ未タ破産ノ宣告ヲ爲サ、ルノ前ト雖モ或ハ其職權ヲ以テシ或ハ權利者若クハ管財人ノ請求ニ依テ其將ニ破産セントスルモノ、財産ニ封緘ヲナスノ權利アルモノトス是其義務者ニ於テ或ハ逃亡シ或ハ財産ヲ隱匿轉致スル等ノ恐レアルカ爲メナリ然レモ財産封緘ノコトアル義務者ノ影響ヲ蒙ルコト甚タ僅少ナラサルカ故法律ノ精神ハ義務者ニ於テ詐欺ヲ行フト思爲ス可キ場合ニ非サレハ妄リニ封緘ヲ爲スコトヲ許サ、ルナリ若シ否ラサルモハ競争等ノ場合ニ臨ミ其對手ノ狡猾ナル或ハ彼レノ内幕ハ頗ル困難ナリ或ハ破産逃亡ノ恐レナントセスト聲言シ妄リニ其信用ヲ失ナハシムルノ所爲ナキ

ヲ保シ難シ故ニ封緘ノコトニ付テハ裁判官ハ尤モ注意セサル可カラサルナリ

借テ封緘ヲ爲ス可キ品類ハ破散人ノ倉庫、舖店、金櫃、書類、株式簿冊及ヒ其他ノ動産ナリ又合名會社分散ノ場合ニ在テハ其社ノ首タル家屋ト社員中各自ノ住所トニ於テ右品類ノ封緘ヲ爲スモノトス而シテ何レノ場合ニ於テモ治安裁判官ハ遲滯ナク其封緘ヲ爲シタル旨ヲ商事裁判所ノ所長ニ報告セサル可カラス(第四百五十八條)然レモ主任裁判官ハ第四百六十九條ニ依リ管財人ノ請求ニ從ヒ左記ノ物件ハ封緘ヲ爲ス可カラスト云渡シ已ニ封緘ヲ爲シタル場合ニ在テハ其解封ヲ命スルコトヲ得ヘシ

- 一 破産人及ヒ其家族ノ日常必要ナル衣服、手道具其他ノ動産
- 二 數日ヲ出テスシテ廢敗シ易ク又ハ卑惡ニ陥リ易キ物品



三 破産人商業用ノ器物 但破産人ノ營業ヲ停止スレハ自然債權者ニ損害ヲ生シ危險ヲ蒙ラシムルノ恐レアルヲ以テナリ故ニ若シ債權者ニ損害ヲ生スル等ノ恐レナキハ無論其營業ヲ停止スルモノトス右ノ外破産人ノ帳簿又ハ受取期限ノ切迫シタル手形類又ハ他人ヲシテ支拂ノ引受ヲナサシム可キ手形其他總テ破産人ノ權利ヲ保全スルニ必要ナル證書類(第四百七十一條)目錄ノ調製 第四百七十九條及第四百八十條ニ依ルハ管財人ハ任命ノ日ヨリ三日以内ニ封緘ノ解除ヲ請求シ從テ解除ノ上ハ治安裁判官及ヒ破産人ノ面前ニ於テ財産ヲ調査シ其目錄二通ヲ製シ裁判官ハ毎日其業ヲ終ル毎ニ紙尾ニ捺印シ一通ハ裁判所ノ書記局ニ納メ一通ハ管財人之ヲ保存ス右目錄調製及ヒ物品評價ノ爲メ管財人ハ適當ノ人員ヲ雇使スルノ權アルモノトス 檢察官ハ財産目錄調製ノ際破産人ノ住所ニ臨會シ且何時ニテモ破産

人ノ證書簿冊其他ノ書類ヲ檢視スルノ權利アリ是レ破産人ノ身分ヲ詳悉シ以テ詐欺等ノ所爲アルハ速ニ犯罪ノ證據ヲ發見スルニ便ナラシムルカ爲メナリ故ニ此臨會檢視ハ檢察官ノ權利ト云ハンヨリ寧ロ義務ト云ハサル可カラス此ノ如ク檢察官ノ干涉スルハ素是レ破産人ノ地位未タ確定セサル以前ニ在ルモノニシテ一タヒ其地位ノ確定シタル以上ハ決シテ干涉スルヲ得ス之ヲ例スレハ寛仮契約等ニ付テハ檢察官ノ與リ知ル所ニアラサルナリ 其他管財人ハ任命ノ日ヨリ十五日以内ニ破産ノ景況及ヒ其原由等ヲ簡畧ニ記載シタル調書ヲ主任裁判官ニ呈出シ主任裁判官ハ自己ノ意見ヲ附シテ直ニ之ヲ檢事ニ送達セサル可カラス是亦タ公益ノ爲メ破産人ノ犯罪ノ証跡ヲ發見スルニ便ナラシムルカ爲メナリ(第四百八十二條)



財産目録ノ整頓シタル以上ハ破産人ノ商品、金圓、貸借証書、帳簿、書類其他ノ動産ヲ悉皆管財人ニ引渡シ管財人ハ此目録ノ紙尾ニ某物件ヲ預リタル旨ヲ附記シ爾後此物件ノ保存ニ付キ責任ヲ負フモノトス

第二 支配ノ事務 前段陳述ノ如ク財産目録ヲ調製シタル後ハ管財人ハ破産人ヲ支配スルノ任アリ尤モ之ヲ支配スルニ付テハ至急ヲ要スル事件即チ破産事務ヲ結了スルニ必要ナル事件ノミヲ主トシテ處理セサル可カラズ蓋シ破産宣告ノ當時ニ在テハ管財人ノ權利ハ甚々狹隘ナルモノトス其故ハ破産人ニ於テ或ハ寛仮契約ヲ爲シテ財産支配ノ權利ヲ回復スルヤ否ヤ未タ知ル可カラサルカ故妄リニ本人ノ地位ヲ害スルコトナク只タ目前ニ切迫シタル事件ノミヲ處理ス可キナリ

管財人ノ主要ナル職務ハ左ノ如シ

一 保存ス可キ諸件 例ヘハ他人カ破産人ニ對シ時効ニ依テ其義務ヲ免レントスルニ際シ其時効ヲ中斷シ或ハ又破産人ニ對スル債務者ノ財産ヲ差押或ハ又破産人ノ爲メ己ニ破産前ニ其債務者ノ不動産ニ付キ約束シタル書入質權ノ記入ヲ爲シ或ハ又第四百九十條ニ依リ破産人ノ不動産ニ付キ權利者全員ノ爲メ書入質權ヲ記入スル等ノコト是ナリ

二 破産人ノ貸方ヲ取立ルコト

三 廢敗シ若クハ卑惡ニ流レ易キ物件又ハ保存ノ爲メ許多ノ費用ヲ要ス可キ物件ヲ主任裁判官ノ許可ヲ經テ賣却スルコト(第四百七十七條)

加之ナラス主任裁判官ハ破産人ヲ招喚シタル後其出席スルト否トニ係ラス管財人ヲシテ動産其他ノ商品ヲ賣却セシムルコトヲ得可シ而シ



テ此賣却ノ方法ハ管財人ノ意見ニ從ヒ或ハ協議上ニ出ルコアリ或ハ商業世話人其他公吏ノ周旋ニ依テ公賣ニ附スルコアルナリ蓋シ此等ノ物件ハ第四百六十八條ノ法文ニ依ルキハ何レノ時ヲ問ハス賣却シ得可キカ如シト雖モ決シテ然ラス即チ上項ニモ陳述シタル如ク此時期中ニ在リテハ可及的破産人ノ地位ヲ害セサルコトニ注意スルヲ規則トスルナリ故ニ此賣却ハ破産人ノ爲メ其費用ヲ補フノ最モ必要ナル場合ニ非サレハ之ヲ爲スヲ許サ、ルモノト解釋セサル可カラサルナリ

四 主任裁判官ノ許可ヲ經テ破産人ノ營業ヲ續行スルコト 此營業續行ノコトハ最モ須要ノ件ナリ如何トナレハ破産人ト其債權者トノ間寬仮契約ノ整フヤ否ヤ未タ知ル可カラサレハ破産人ノ爲メ從來ノ商業資本ヲ保存セサルヘカラス左レハトテ輕々之ヲ續行セシムルキハ意

外ノ損失ヲ招クヤモ知ル可カラサレハナリ

五 和解 和解ハ爭論アル權利ノ調停ニ係ハルモノナルカ故尤モ重大ナルヲ以テ妄リニ之ヲ許ルス可カラス故ニ法律ハ種々ノ條件ヲ設ケ其要件ノ具備セル場合ニ非サレハ之ヲ許サス即チ第一主任裁判官ノ許可ヲ要スルコト第二和解ノ片破産人ヲ招喚シテ之ニ立會シムルコト第三和解ノ目的物ノ價額未定ナルカ又ハ三百フランク以上ナル片ハ裁判所ノ認可ヲ受クルコト第四其認可ノ際破産人ヲ招喚シテ可否ヲ述シムルコト而シテ其目的物カ不動産ナルキハ單ニ破産人ノ故障アレハ和解ヲ決行スルコトヲ得スト雖モ若シ動産ナル片ハ其故障ノ正否ヲ判定シテ之ヲ決行スルコトヲ得ルナリ

借テ和解ノ認可ヲ與フルハ如何ナル裁判所ノ管轄ニ屬スルヤ第四百八十七條ニ依ルキハ和解ノ目的物カ動産ナレハ商事裁判所ニシテ不



動産ナレハ民事裁判所ナルカ如シト雖モ單ニ此法文ニ拘泥スルハ蓋シ其當ヲ得サルモノトス如何トナレハ不動産ヲ目的トスル和解モ猶ホ商事裁判所ニ於テ認可ヲ與ヘサル可カラサル場合ナレトセザレハナリ之ヲ例センニ不動産賣買ニ關シ賣主ノ已ニ支拂停止後ニ在ルヲ買主ニ於テ了知シタルノ故ヲ以テ管財人ヨリ其賣買ノ取消ヲ請求スル場合ニ爭論ヲ生シ之カ和解ヲ認可スル如キハ無論商事裁判所ノ管轄ニ屬セサルヲ得サルナリ之ニ反シ動産ヲ目的トスル和解ノ認可ヲ與フルニ猶ホ民事裁判所ノ管轄ヲ要スル場合アリ即チ遺物相續ニ關スル爭論ノ和解ノ如キ是レナリ是ニ由テ之ヲ見レハ其目的物ノ動産タルト不動産タルトヲ以テ管轄ヲ分ツハ素ヨリ其當ヲ得サルモノニシテ寧ロ其事件ノ性質如何ニ依テ之ヲ定メサル可カラズ即チ法律ノ精神ハ其事件ノ管轄裁判所ニ於テ其和解ノ認可ヲ與フルト云フノ

意味ニ解スルヲ穩當ナリト信スルナリ

第參 債權ノ調査 債權ヲ調査シ且之ヲ確認スルハ破産事務中尤モ重要ノモノトス然リ而シテ債權調査ノ着手前ニ於テ豫メ爲ス可キ事件アリ即チ第四百九十一條ノ規定ニ依ルルハ破産ノ宣告アルヤ權利者ハ速カニ証書ニ明細書ヲ添附シテ裁判所ノ書記局ニ差出シ書記ハ其預リ証ヲ授與ス而シテ此証書ニ付キ書記局ハ債權調査完了ノ日ヨリ五年間其責ニ任スルモノトセサル可カラズ又確定管財人ヲ撰定スルニ際シ若シ權利者中尙ホ證書ヲ差出サ、ル者アルハ之ヲ新聞紙ニ掲載シ且裁判所書記ノ書面ヲ以テ新聞揭示ノ日ヨリ二十日以内ニ權利者自カラ出頭スルカ若クハ代理人ヲ出ス可キヲ告知シ并セテ証書ト明細書ヲ裁判所書記局ニ差出スカ否ラサレハ管財人ニ渡ス可キ旨ヲ通知セサル可カラズ此ノ如ク豫備ノ手續ヲ爲シ此期限ヲ經過スル



三日ニシテ始テ債權ノ調査ニ着手スルモノトス蓋シ外國在留ノ權利者ヨリ報答スルヲ待タスシテ其調査ニ着手スルヲ得ルト雖モ素ヨリ彼等ニ配當ス可キ部分ハ訴訟法第七十三條ニ規定シタル期限ヲ超過スルマテハ之ヲ貯藏セサル可カラサルナリ而シテ其調査ノ場所及ヒ時日等ハ主任裁判官之ヲ指定シ再タヒ新聞紙上ノ公告及ヒ書記ノ書面ヲ以テ權利者ニ通告スルモノトス儲テ債權調査ノ方法ハ第四百九十三條ニ依ルニ先ツ債權者ノ總會ヲ開キ主任裁判官ノ面前ニ於テ權利者又ハ其代人ト管財人ト相對シテ之ヲ爲シ主任裁判官ハ一々之レカ調査ヲ作成ス其管財人ノ債權ニ係リテハ主任裁判官自カラ調査スルモノトス而シテ其調査ヲ受ケ且正當ト認許セラレタル權利者ハ債權ノ調査ニ立會其己ニ爲シ或ハ爲サントスル所ノ調査事件ニ付キ反對ノ意見ヲ陳述スルヲ得ヘシ破産人モ同ク反對ノ意見ヲ陳述スル

ヲ得ルナリ主任裁判官ハ何レノ場合ニ於テモ職權ヲ以テ權利者ニ命シテ其商業帳簿ヲ呈供セシムルヲ得ルモノトス又債權者ノ住所若シ隔絶セル場合ニ於テハ其管轄裁判所ニ依頼シテ其帳簿ノ抜萃ヲ求ムルヲ得ルナリ而シテ又調査ノ際主任裁判官ノ製スル調査ニハ權利者代理人ナルキハ其住所ヲ併記スノ住所及ヒ證書ノ体裁ヲ記載シ若シ證書面ニ塗抹加筆等アルキハ亦之ヲ詳記シ尙ホ且債權ニ付キ故障アルヤ否ヤ又正當ト認メラレタルヤ否ヲ記載セサル可カラス通常債權者ノ債權ヲ調査スル夫レ此ノ如シ而シテ特權者及ヒ書入買取主ハ通常債權者ト其性質ヲ異ニスル所アルヲ以テ債權ノ調査ヲ受クルニ及ハサル如シト雖モ破産人ノ財團中ヨリ配當ヲ受ケント欲セハ通常ノ債權ト同ク調査ヲ受シ可キハ素ヨリ論ヲ俟タサルナリ然レモ財團外ノ財産ナル抵償物件ノ代價ニ對シ先取權ヲ以テ其辨償ヲ受ケ



或ハ其財産ノ賣却ヲ要求スル如キハ債權ノ調査ヲ受ケスシテ之ヲ爲シ得可キヤ否ヤ此點ニ付テハ學者中議論分裂セリ其一説ニ曰ク第四百九十條以下ノ諸條ヲ見ルニ權利者ニ付テハ如何ナル場合モ之レカ區別ヲ爲サ、ルカ故ニ何レノ權利者モ皆ナ調査ヲ受ケサル可カラス加フルニ第五百一條ヲ以テ特ニ調査ノ際特權者又ハ書入質取主ノ權利ニ對シ故障ヲ陳フルノ場合ヲ認メタル如キハ何レノ權利者モ必ス調査ヲ受ケシムルニ非サル勿ランヤ況ンヤ特權及ヒ書入質權ハ破産人ノ財産ニ對シ他ノ債權ニ比スルニ其害尤モ多シトスルニ於テヤ之ヲ要スルニ寬仮契約ヲ爲サントスル場合ニ際シ權利者ニ在テハ將來破産人ノ身代如何アル可キカ其詳細ヲ確知スルニ非サレハ之ヲ決定スル能ハサルカ故ニ何種ノ權利者タルヲ問ハス其權利ノ調査ヲ受クルハ尤モ必要ノコナリト反對説ヲ主張スル者曰ク特權及ヒ書入質

權ハ全ク破産事務外ノモノナリ如何トナレハ通常ノ債權ト已ニ其旨趣ヲ異ニシテ常ニ利子ヲ生スルアリ又破産宣告後ニ至ルモ其抵當タル財産ニ付テハ猶ホ要求ヲナスコトヲ得可ク又寬仮契約ヲ爲スノ會議ニ於テモ特別權利者ノ資格ヲ以テ投票ヲ爲スヲ得ス若シ投票ノ數ニ加ハラント欲セハ其資格ヲ抛テ通常債權者トナラサルヲ得サレハナリト此第二説ハ學者中ノ定説ナルカ如シト雖モ裁判慣例ヲ見ルニ或ハ第一説ヲ取ルアリ未タ必スシモ第二説ヲ以テ可ナリト斷言スル能ハサルナリ

債權調査ノコトハ以上陳述シタルカ如シ而シテ其調査ノ結果ハ三個ノ景狀ヲ生出スルモノトス即チ當ニ權利ヲ認許セラル、カ若クハ權利ニ付キ爭論ノ生スルカ若クハ權利者ノ出席セサル等はレナリ是レヨリ此三個ノ場合ニ付テ説述セン



第一 權利ヲ認許シタル場合 正當ノ債權ナリト認許シタルハ管財人ハ其證書ニ破産財團ヨリ幾許圓ヲ領収シ得可キ債權ナリト記載シテ署名捺印シ主任裁判官ハ右ノ記載ニ捺印ス而シテ其認許ヲ受ケタル債權者ハ調査濟ノ日ヨリ八日以内ニ主任裁判官ノ面前ニ出テ自己ノ債權ノ正實確的ナルヲ確言スルノ義務アリ(第四百九十七條)蓋シ此確言ハ何ノ爲メナルカト云フニ若シ詐偽ノ確言ヲ爲スハ詐偽倒産ノ刑ヲ以テ罰セラル、カ故ニ各債權者ノ爲メニハ擔保ノ處置ナリト云フ可シ即チ是レ虛言偽策ヲ避クル爲メナルヲ以テ一般ノ慣例ニ於テハ概テ誓ノ方式ニ依テ之ヲ爲スナリ而シテ此確言ハ獨リ本人ノミナラス代人ヲシテ代理セシムルヲ得ルモノトス

右ノ確言ハ第四百九十七條ニ於テ之ヲ爲ス可シ(八日以内)ト規定スレバ實際ニ於テハ八日以後ト雖モ未タ調査ノ完結セサル間ハ猶ホ之ヲ

爲ストチ得ルノ慣例ナリ加之ナラス簡便ノ方法ヲ用ヰテ或ハ債權ノ認許ト確言トチ同一ノ調査中ニ記スルヲアルナリ債權調査ニ關スル調査ハ破産財團ヨリ配當ヲ受クルニ付キ確證トナルモノナレハ最も必要ナルモノナリ

借テ認許ヲ得タル債權ニ付テハ調査完結ノ後ト雖モ猶ホ非難ヲ加ルコトヲ得ルヤ否ヤ抑々大審院ノ判決例ニ依ルハ一旦調査ヲ經テ認許ヲ得タル債權ハ確定ノモノニシテ如何ナル場合ト雖モ動カス可カラサルカ如シ故ニ仮令債權ニ付キ正當ナル取消ノ原因アルニモセヨ債權確定ノ前ニ起訴セザレハ取消ノ權利ヲ拋棄シタルモノト看做スナリ尤モ詐欺ノ原因アルカ或ハ認許ノ時ニ當リ管財人ヨリ豫メ取消ノ原因アル旨ヲ明言シタル場合ハ此限リニアラサルナリ或ル控訴裁判所ノ慣例及ヒ學說ニ因レハ認許ヲ得タル債權ト雖モ未タ破産事務ノ



完結ヲ告ケサル間ハ當ニ詐欺ノ場合ノミナラス錯誤ノ場合モ尙ホ且之レヲ原因トシテ取消スヲ許シ且曰是レ第千百九條ノ原則ニ從ヒ取消シ得ヘキモノナリト予輩ハ此說ヲ以テ至當ト思惟スルナリ

第二 債權ニ付キ爭論アル場合 此場合ニ於テハ先ツ其爭論ヲ判決セサル可ラス此判決ハ其爭論ノ性質ニ從フモノニシテ或ハ商事裁判所ニ於テ爲スヲアリ或ハ民事若クハ刑事裁判所ニ於テ爲スヲアリ而メ此爭論ヲ判決スル前ニ於テ商事裁判所ハ左ノ諸件ヲ決定セサル可カラス即チ此爭論ハ判決ヲ待タスシテ寛仮契約ヲ爲ス爲メ債權者總會ヲ招集スヘヤ否ヤノ點是ナリ

若シ商事裁判所ニ於テ爭論ノ判決ヲ待ツヲ要セスト決定シ續テ寛仮契約ヲ爲ス爲メ債權者總會ニ着手スルヲ命シタルハ又第二ニ左ノ事件ヲ決定セサル可ラス即チ非難ヲ受ケタル債權者ハ幾干圓ノ債

權者トシテ債權者集會ニ參スルノ權利ヲ得ヘキカノ點是ナリ而シテ此決定ハ唯タ假ニ參會スルノ權利ヲ許スモノナレハ或ハ商事裁判所或ハ本爭論ヲ判決スヘキ民事裁判所ニ於テ爲スヲアリ然レモ刑事裁判所ニ於テハ決シテ此假認許ヲ言渡スヲナシ如何トナレハ此場合ニ於テハ已ニ詐欺ノ所爲アリト思量スルヲ以テナリ(第四百九十八條及ヒ第五百條)

前述ノ如ク獨リ債權其モノニ付テ爭論ノ生スルノミナラス尙ホ且其担保ナル從タル權利即チ特權又ハ書入質權ニ付テ爭論ノ生スルヲナシトセス而シテ若シ此爭論ノ生シタルハ假令特權又ハ書入質權アル債權者ト雖モ債權者集會ニハ唯タ通常債權者タルノ權利ヲ以テ參會スルヲ許スモノトス(第五百一條)

第三 債權者ノ遅延シタル場合 法定ノ期限内ニ債權者若シ出席セ



守ルカ或ハ其債權ノ確認ヲナサ、ルキハ寬假契約ノ總會ニ參スルコ  
ヲ得ス加之ナラス將來ノ配當ニ加ハルコヲ得サルニ至ル可シ併シナ  
カラ其權利者タルノ身分ヲ失フニアラス依然債權者ナルヲ以テ管財  
人ニ對シ自己ノ費用ヲ以テ其將來ナス所ノ配當ニ加リ得ヘキコヲ主  
張スルノ權利ヲ有スルモノトス但已ニ主任裁判官ノ已ニ言渡シタル  
財産ノ配當ニ對シ其執行ヲ中止スルコヲ得サルナリ故ニ後日判決ヲ  
以テ其債權ノ正當ナルコヲ認メタル場合ト雖正已ニ主任裁判官ノ言  
渡ニ依テ管テ正當ニ配當シタル金額中ヨリ自己ノ受クヘキ部分ノ取  
戻シヲ請求スルコヲ得サルモノトス

### 第六章 寬假契約及ヒ債權者ノ連結

本章中ニ規定セル事柄ヲ分折スレハ左ノ四個アリ曰ク通常ノ寬假契  
約、財産拋棄ノ寬假契約、破産處分ノ中止、債權者ノ連結是レナリ通常ノ

二

三

寬假契約トハ權利者ト破産人ト契約シ其負債ノ幾分ハ之ヲ破産人ニ  
與ヘ殘餘ハ月賦或ハ年賦ヲ以テ返還セシムルモノヲ云ヒ財産拋棄ノ  
契約トハ權利者破産人ノ財産全部ヲ受取り其足ラサル所ハ拋棄シテ  
請求セサルモノヲ云フ破産處分ノ中止トハ破産人ノ財産欠乏シテ破  
産處分ヲ行フコヲ得サルキハ破産事務ヲ終了スル能ハサルヲ以テ其  
處分ヲ中止スルヲ云フ故ニ爾後ハ破産人ニ於テ財産ヲ獲得シタルキ  
ハ亦タ其處分ニ着手スルモノトス債權者ノ連結トハ權利者ノ連合シ  
テ破産者ノ財産ヲ各自ニ配當スルヲ云フ以下逐次之レヲ講説ス可シ

### 第壹 通常寬假契約

通常寬假契約トハ破産人ヲシテ營業ヲ繼續セシムル爲メ破産人ト權  
利者ノ多數トノ間ニ取結フ處ノ契約ニシテ此契約ハ普通ノ契約トハ  
大ニ其趣ヲ異ニス抑モ契約ハ締結者双方ノ合意ニヨリテ成立スルモ