

日本大學四十年
法科第二學年講義錄

國際私法

山口弘一

△
130へ

039288-000-1

△-130へ

國際私法

山口 弘一/述

[M40?]

BCD-0096

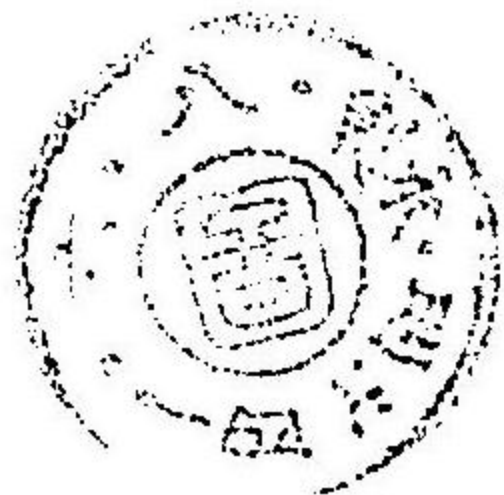


講師 山口弘一 講述



司法大臣指定
文部大臣認定

日本大學發行



寄贈本

國際私法

目次

第一編 總論

第一章、國際私法ノ定義及性質	一
第二章、國際私法ノ名稱	四
第三章、國際私法ノ研究法	六
第四章、國際私法學ノ沿革	七
第五章、國際私法ノ沿革	九
第六章、各國國際私法の立法例現狀	一〇
第七章、國際私法ノ法源	一一
第八章、國際私法ノ範圍	一二
第九章、國際私法上ニ於ケル外國法	一三

第一節	外國法ノ性質	一一三
第二節	外國法ノ證明	一三三
第三節	外國法違反	一三三
第四節	外國法適用ノ範圍	一四一
第五節	反定條款及ヒ轉定條款	一五二
第十章	法例ト國際私法	一七二
第十一章	國際私法ト他ノ學問トノ關係	一七二
第十二章	國際私法ニ關スル著述	一八二
第十三章	外國人ノ地位	一九二
第一款	總論	一九二
第二款	外國制度ノ現狀	一九二
第三款	日本ノ現狀	二二二
第十四章	國籍	二二二

第一款	總論	二二二
第二款	國籍ノ定義	二二二
第三款	國籍ナル文字	二二三
第四款	國籍衝突	二四二
第一項	積極的衝突	二四二
第二項	消極的國籍衝突	二六二
第三項	地方ニ依リ法律ヲ異ニスル場合	二六二
第五款	國籍確定	二七二
第六款	國籍ノ取得	二七二
第一項	出生	二七二
第一節	總論	二七二
第二節	嫡出子	二八二
第三節	私生子	二九二
第四節	父母ノ不明ナル子	二九二

國際私法終

四

第二項 生來ノ事實	二九丁
第一節 養子縁組	二九丁
第二節 認知	三〇丁
第三節 歸化	三〇丁
第四節 領地割讓	三四丁
第五節 婚姻	三五丁
第七款 國籍ノ喪失	三六丁
第八款 國籍ノ回復	三八丁
第十五章 住所	三九丁
第十六章 法律行爲ノ方式	四〇丁

國際私法

講師 山口弘一 講述

第一編 總論

第一章 國際私法ノ定義及ヒ性質

國際私法ノ定義ハ左ノ如シ

國際私法トハ涉外的法律關係ニ對シ内外法中孰レヲ適用スヘキヤノ問題ヲ定ムル私法ヲ云フ

此ノ定義ヲ分拆スレハ左ノ如シ

第一 國際私法ハ涉外的法律關係ヲ定メタル者ナリ而シテ涉外的法律關係トハ内國ノ法律ト「成文法」不文法ト外國ノ法律トニ牽聯スル法律關係ヲ云フ者ニシテ其ノ發生原因ニ三アリ第一ハ當事者ノ國籍ノ異同例ヘハ日本人カ他ノ日本

人ト日本ニ於テ日本ニ存在スル財産ニ付キ取引スルトキハ其法律關係タルヤ
日本ノ法律ノミニ關係スル者ナリ内國的法律關係然ルニ若シ日本人カ同一ノ
取引ヲ外國人ト爲ストキハ相手方カ外國人ナルカ爲メニ其本國法カ此法律關
係ニ牽連スヘシ第二法律行為ノ目的物カ外國ニ存在スルトキハ其法律關係ハ
涉外的ナリ例ヘハ外國ニ存在スル不動産ヲ日本人カ日本ニ於テ他ノ日本人ニ
讓渡スルトキ不動産所在地ノ法律ハ此法律關係ニ關係ヲスヘシ第三行為地カ
外國ナルトキハ法律關係ハ涉外的ナリ例ヘハ日本人カ外國ニ於テ他ノ日本人
ニ對シ不法行為ヲ爲シタル場合ノ如キ此ニ因リテ生スル法律關係ハ涉外的ナ
リ

第二 國際私法ハ國法ナリ

國際私法ハ一ノ法規ナル點ニ於テ他ノ國法ト異ナルコトナシ法規トハ抽象的
事項ニ結果ノ附着スルヲ謂フ者ニシテ涉外的法律關係ナル抽象的事項ニ内外
法適用ナル結果カ附着スルカ故ニ一般ノ國法ト其性質ヲ同フス

第三 國際私法ハ間接法ナリ

國法ニハ直接法ト間接法トノ區別アリ他ノ法律ヲ基礎トセシテ個人又ハ國
家ノ地位ヲ規定スル者ヲ直接法トモ謂ヒ他ノ法律ヲクシテ獨立スル能ハサル
法律ヲ間接法ト謂フ國際私法ハ内外法律殊ニ私法ノ衝突ヲ解決スル者ニシテ
他ニ民法又ハ商法ノ存在スルコトヲ前提トスル者ナリ

第四 國際私法ハ私法ナリ

國法中公私法ヲ分別スル標準ハ其規定スル所ノ主體ニ在リ法律カ主トシテ個
人ノ地位ヲ定ムルトキハ私法ニシテ主トシテ國家ノ地位ヲ定ムルトキハ公法
ナリ國際私法ハ私法ノ適用ヲ定メ以テ間接ニ個人ノ地位ヲ定ムルカ故ニ私法
ナリ

右ニ示シタル定義ノ分析ニ由リテ國際私法ノ性質モ自ラ分明タルヘシ然ルニ從
來ノ學者ハ概ネ國際私法ヲ以テ國際法ト爲シタリ其理由ト爲ス所ハ國際私法ハ
國家間ニ生シ得ヘキ主權ノ衝突ヲ解決スル規則ナリト云フニ在リ然レトモ各國
主權ノ領域ハ劃然トシテ定マル者ナルカ故ニ主權ノ衝突カ起ルヘキ等ナシ今國
際私法ト國際法トノ差異ヲ擧クレハ左ノ如シ

第一 國際私法ニハ制裁アレトモ國際法ニハ制裁ナシ

第二 各國立法者ハ他國ノ承諾ヲ要セスシテ國際私法ノ規則ヲ定ムルコトヲ得ヘシ然ルニ國際法ノ制定變更ハ一ニ國際團體員ノ合意ニ因ル

第三 國際私法ニ付テハ各國民ハ之ヲ遵守スヘキ信念所謂法律信念ヲ有スルコトハ事實ニ徴シテ之ヲ知ルヘシ例ハ訴ノ提起而ルニ國際團體員カ之ニ付テ法律信念ヲ欠如セルコトハ國際私法ヲ隨意ニ制定變更スル國家ニ對シ未タ曾テ他ノ國際團體員カ國際法違反ノ抗議ヲ爲サハリシ事實ニ徴シテモ之ヲ知ルヘシ國際私法ヲ以テ國際法ト爲スノ說ハ此點ニ於テ事實ニ反ス

第二章 國際私法ノ名稱

學者カ國際私法ニ下シタル名稱頗ル多シ左ニ其顯著ナル者ヲ紹介スヘシ

第一 Internationales Privatrecht

此レハ族民間ノ私法ト譯スヘキ者ナルカ法律ハ國民ノ所有ニシテ族民ノ所有ニ非ス蓋シ國民トハ一憲法ノ下ニ生息スル人類ノ團體ヲ云ヒ族民トハ血統ヲ同ニスル人類ノ團體ヲ云フ假リニ族民ナル文字ハ便宜上國民ナル文字ニ代

リニ使用シタリシトスルモ此名稱ハ各國民ヲ統轄スル私法ナリトノ觀念ヲ起サシム之レ國際私法ノ性質ニ反スル者ナリ

第二 Private International Law; droit international privé

此ハ私的國際法ト譯スヘキ者ニシテフエリツクス等ノ例ニ從ヒ國際法ニ公私ノ二種類アルコトヲ認メタル結果ニシテ其不當ナルコト固ヨリ言フヲ待ダス

第三 conflict of laws

法律ノ衝突ト譯スヘシ此レ亦不當ナル文字ナリ何トナレハ主權ノ領域カ劃定セラレタル今日ニ於テ法律ノ衝突カ有リ得ヘキ管ナシ蓋シニ物同時ニ同一ノ空間ヲ占メントシテ始メテ衝突ヲ生スル者ナレハナリ便宜上法律ノ衝突ナル語ヲ用フルハ不當ニ非ストスルモ國際私法ハ法律ノ衝突自體ニ非スシテ之ヲ解決スル規則ナリ

第四 國際私法

此ハ我國ニ於テ既ニ久シク行ハル、所ナルモ此語タルヤ國家間ニ一種ノ私法カ存在スルコトヲ想像セシムル者ナルカ故ニ不當ナリ

第五 涉外私法

余ハ竊ニ本語ヲ以テ最モ善ク國際私法ノ性質ヲ表示スル者ト信ス

第二章 國際私法ノ研究法

國際私法ノ研究法トハ學者カ國際私法ノ說明ニ用フル方法ニシテ或ハ之ヲ國際私法說明法ト名ツクルヲ得ヘシ而シテ此方法ニハ左ノ三種アリ

第一 國法的研究法

此ハ從來主トシテ英米ノ學者カ用キタル所ニシテ國際私法ハ國內法ナリトノ前提ニ依リ一國ノ國際私法ノ現狀ヲ說明スルカ爲メニ自國ノ實例學說ノミヲ材料トスル方法ニシテ裁判官又ハ辯護士ノ如キ實際家ノ爲メニハ有益ナル方法ニシテ動モスレハ學理ノ根據ヲ缺ク嫌アリ然モ此方法ハ英米ノ如ク特殊ノ沿革ヲ有スル國際私法ノ說明トテハ之ヲ用フルモ敢テ支障ナキモ我國ノ如ク廣ク世界ノ實例學說ヲ參酌シタル國際私法ノ說明トシテハ不適當ナリ

第二 理論的研究法

此ハ國際私法ヲ以テ各國ヲ統一スル規則ナリトシ國際私法ノ基礎ハ理論ナリ

トシ其研究ノ範圍ヲ一國ノ國際私法ノミニ限ラサル方法ニシテ廣ク歐洲大陸ニ行ハレ我國ニ於テモ從來ノ學者ハ一般ニ此方法ヲ採用セリ此方法ニ依レハ議論高尙ニシテ證據ノ精確ヲ示ス利益アルト同時ニ又一面ニ在リテハ現在國際法ノ說明ト立法論トヲ混同スルノ弊アリ蓋シ其所謂論理ナル者ハ國際團體ノ上ヨリ觀察シタル者ニシテ往々一國社會ノ狀態ト背馳スル者ナリ

第三 折衷的研究法

我國ノ國際私法ヲ說明スルニ方リ單ニ其條文ノ研究ノミニテハ之ヲ盡シタリト云フ可ラス蓋シ我國國際私法ハ外國ノ實例學說ヲ採用シタル點頗ル多キカ故ニ我國國際私法ノ由來セシ外國ノ立法例學說等ヲ比較研究セサル可ラス而シテ我國國際私法ハ未タ悉皆成文ト爲ラサルカ故ニ此不文的部分ハ理論トシテ研究セサル可ラス又現在ノ成文の國際私法ヲ說明スルト同時ニ之カ批評ヲ爲シ立法論ヲ爲スコトモ亦必要ナリ乃チ余ハ本講義ヲ爲スニ方リ國法的研究法ヲ經トシ理論的研究法ヲ緯ト爲スヘシ

第四章 國際私法學ノ沿革

國際私法 總論 國際私法ノ研究法 國際私法學ノ沿革

國際私法學ハバルトルス(Bartolus)ト云フ伊太利人ヲ以テ鼻祖ト爲ス此ノ人ハ千三百十四年ニ生レ千三百五十五年ニ没シタル羅馬法學者ニシテ後世所謂法則學派ナル者ノ代表者ト云フヘシ倍バルトルス一派ノ學者ハ國際私法ノ三大原則ヲ案出セリ即チ一切ノ涉外的法律關係ハ三箇ノ原則ノ外ニ出テスト爲シタリ三箇ノ原則トハ何ソ曰ク人法(status personalis)物法(status realia)混合法(status mixta)之ナリ人ニ關スル涉外的法律關係ハ其人ノ住所法(Lex domicilii)ニ依リテ管轄セラル所謂人法之ナリ物ニ關スル涉外的法律關係ハ其所在地法(Lex rei sitae)ニ依リテ管轄セラル所謂物法之ナリ但シ此處ニ所謂物トハ不動產ヲノミ指ス者ニシテ動產ハ人ノ住所法ニ依リテ管轄セラルモノニシテ動產ハ人ニ從フ(mobilia sequuntur personam)ト謂フモノ即チ之ナリ而シテ行爲ハ行爲ヲ爲シタル地ノ法律ニ依リテ管轄セラル混合法之ナリ

此學說ハ十八世紀ノ終リニ至ルマテ歐洲ノ學界ヲ支配シ其間ニ多少ノ變遷アリシモ三大原則ノ精神ハ何等變化ヲ見ルニ至ラザリ然ルニ十九世紀ニ及ヒ俄然此學說ノ欠點ヲ指摘スル者相踵テ起リ漸次法則說ハ衰滅スルニ至レリ蓋シ此學

說ノ欠點ハ三大原則ノ區域甚タ曖昧ナルニ存ス例ハ不動產ノ相續ハ人法ノ管轄ニ屬スルヤ將又物法ノ管轄ニ屬スルヤ殆ント不明ナレハナリ

法則說衰滅ノ結果トシテ茲ニ新說ノ勃興ヲ見ルニ至レリ其中最モ注意スヘキニ大學說アリ一ハ獨逸人サウゼキニ一氏ノ唱ヘタル說ニシテ假リニ之ヲ法律關係性質說ト名ツクヘシ一ハ伊太利ノマンチニ一一派ノ學者カ唱ヘタル所謂本國法說ナリ此兩說ハ今日ニ於テモ猶執レモ多クノ贊成者ヲ有ス

第五章 國際私法ノ沿革

外國人ヲ權利ノ主體ト認メサル時代ニ國際私法カ起ラサルハ固ヨリ其所ニシテ法律思想ノ發達セル彼ノ如キ羅馬人ニラモ國際私法ヲ知ラザリシハ怪ムニ足ラサルナリ後世ニユスゲンチウムヲ國際私法ニ擬スルモノアリ蓋シ誤ナリ

日耳曼人カ羅馬ヲ侵略セシ以來羅馬人ハ羅馬ノ法律ニ依リ日耳曼人ハ日耳曼ノ法律ニ依リテ管轄セラレタリ後世ノ屬人主義ハ蓋シ此ニ胚胎セリ而ルニ其後封建ノ制起ルニ及ンテ一定ノ土地ニ在ル者ハ總テ其地ノ法律ニ依リテ管轄セラレタリ後世ノ屬地主義ハ蓋シ此ニ基因セリ十六世紀以來十八世紀ノ末葉ニ至ルマ

テハ正ニ法則說流行ノ時代ニシテ歐洲大陸ノ實例ハ孰レモ之ヲ採用セリ
十九世紀以來サツニ法律關係性質說及伊太利ノ本國法說ハ各國ニ於ケル實
際上ノ二大標準タリ日本法例並ニ獨逸民法施行法ノ如キハ前說ヲ採リ伊太利民
法ハ後說ヲ採レリ

第六節 各國國際私法の立法例現狀

各國ニ行ハル、國際私法の成文法ヲ形式ノ點ヨリ分類スレハ左ノ如シ

第一 民法ヲ以テ制定セシ者
佛蘭西 葡萄牙 埃太利 ルゼン 智利 リウエスト クールランド 墨西哥 ユリツヒア
ルヂヤンチン 西班牙等

第二 特別法ヲ以テ制定セシ者
日本 和蘭 コンゴ 伊太利等

第三 民法施行法ヲ以テ制定セシ者
獨逸

右ノ中特別法ヲ以テ制定セシ形式ハ當レテ所謂スヘン何トチレハ國際私法ハ民

法ノ一部分ニモ非ス又其施行ノ條件ヲ定メタル者ニモ非スシテ一箇特立ノ規則
ナレバナリ

第七章 國際私法ノ法源

國際私法ノ法源トハ國際私法ノ構成要素ヲ謂フモノニシテ我國國際私法ノ法源ハ
左ノ如シ

第一 成文法
法例第三條以下民法第二條及第三十六條第七百七十七條第七百九十五條第
八百五十條

商法第二百五十五條乃至第二百六十條同施行法第二百二十五條及第二百二十六條

第二 慣習法
今日未タ發生セス

第三 條約
日獨領事職務條約 日白領事職務條約 著作物保護萬國同盟條約 萬國工業所有權
保護同盟條約

第八章 國際私法ノ範圍

國際私法ハ一ノ私法ナリ果シテ然ラハ從來ノ學者カ信シタル如ク國際民事訴訟法、國際破産法、國際刑法、國際刑事訴訟法ノ如キ公法ヲ國際私法ノ一部分ナリトスルハ誤カリ國際私法ハ各國民法又ハ商法ノ衝突ヲ整理スルニ過キス隨テ之ヲ國際民法及國際商法ノ二三分ツテ正當ナリトス

第九章 國際私法上ニ於ケル外國法

第一節 外國法ノ性質

國際私法上適用セラル、外國法ハ法律ノ性質ヲ有スルカ將タ事實ニ過キサルヤト云フニ之ヲ事實ト認ムル學者ハ主權ヲ其論據ト爲セリ以謂ヘラク一國ノ主權ハ國境外ニ行ハル、モノニ非ス若シ甲國ノ主權カ乙國ニ行ハレ乙國ノ主權カ甲國ニ當然行ハル、コトヲ認ムルニ於テ此レ國家ノ領域ヲ滅スル說ナリ外國法カ內國ニ於テ法律タル效力ヲ有スルコトヲ認ムルハ此レ即チ外國ノ主權カ內國ニ行ハル、コトヲ認ムル者ナリト余ヲ以テ之ヲ觀レハ外國ノ法律カ當然內國ニ

行ハレザルコトハ固ヨリ論者ノ言ノ如シ然ルニ外國法ハ國法タル國際私法カ其適用ヲ命シタル刹那ニ於テ內國法ノ一部分ト成リタルモノナリ

第二節 外國法ノ證明

外國ニ於テ不當事者ニ外國法證明ノ責任ヲ負ハシムル例鮮カラス我民事訴訟法第二百十九條ニハ地方慣習法ニ商慣習及ヒ規約又ハ外國ノ現行法ハ之ヲ證ス可シ裁判所ハ當事者カ其證明ヲ爲スト否トニ拘ハラズ職權ヲ以テ必要ナル取調ヲ爲スコトヲ得トアリ此規定タルヤ當事者ハ外國法ノ證明ニ因リテ以テ裁判官ノ調査ヲ補助スルコトヲ定メタルモノニシテ裁判官ハ當事者ノ證明ニ拘束セラレルモノニ非スシテ職權ヲ以テ必要ナル調査ヲ爲スコトヲ得ベシ此レ外國法カ事實ト異ナル所以ナリ

第三節 外國法違反

外國法ハ內國法ト同一ナル性質ヲ有ストスレバ其違反ガ上告ノ理由タルヤ明白ナリ此點ニ關スル歐洲諸國ノ實例ハ不同ナレドモ我民事訴訟法第四百三十五條ニ所謂法則ナル語ハ外國法ヲモ含ムガ故ニ例ヘバ獨逸人ノ能力ニ埃太利ノ民法

國際私法 總論 國際私法ノ範圍 國際私法上ニ於ケル外國法 外國法ノ性質 外國法ノ證明 外國法違反 一三

ヲ適用シタル裁判ニ對シテハ上告ヲ爲スコトヲ得ヘシ

第四節 外國法適用ノ範圍

我國國際私法ガ外國法ノ適用ヲ命シタル場合ニ其精神ハ一定ノ條件ノ下ニ適用ヲ命シタルニヤ將タ如何ナル事情ヲモ顧慮スルコトナク絕對的ニ適用ヲ命スル意ナリヤ此問題ハ所謂公安問題トシテ學者カ研究スル所ノ者ニシテ之ヲ公安問題ト稱スルハ國家ノ公安ニ抵觸セサル限りニ於テ外國法ヲ適用スル精神ナリトノ點ニ於テ學說一致スレハナリ然レトモ如何ナル者カ果シテ公安ナルヤハ學說ノ岐ル、所ナリ

歐洲大陸ノ學者ハ瑞西人ブロシエーノ例ニ倣ヒ國際公安國內公安ノ二ニ區別シ國際公安ニ抵觸スル外國法ハ適用スルコトヲ得スト說明セリ然ルニ如何ナル者カ果シテ國際公安ナルヤノ點ニ就テハ學說分歧シテ明白ニ非ス或ハ絕對的公安又ハ相對的公安ナル文字ヲ按出シ前者ニ抵觸スル外國法ハ適用ス可ラスト云フモノアリ然レトモ此區別モ亦曖昧ナリ
我法例第三十條ハ此問題ヲ解決スルカ爲メニ左ノ如ク規定セリ

外國法ニ依ルヘキ場合ニ於テ其規定カ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スルトキハ之ヲ適用セス

公ノ秩序善良ノ風俗トハ結局同一ノ事柄ニシテ善良ノ風俗トハ社會ノ人カ正當ト信シタル風習ヲ云ヒ公ノ秩序トハ善良ノ風俗ヲ承認シタル法律自體ヲ意味スル者ト知ルヘシ例ヘハ外國法ノ認メタル一夫數妻又ハ一妻數夫主義ハ法例第三十條ニ依リ我國ニ於テ之ヲ否認スヘシ
學者ハ我法例第三十條ノ如キ條款ヲ名ツケテ制限條款ト曰フ蓋シ外國法ノ適用ヲ制限スルヲ謂ナリ

第五節 反定條款及ヒ轉定條款

法例第二十九條ニ曰ク

當事者ノ本國法ニ依ルヘキ場合ニ於テ其國ノ法律ニ從ヒ日本ノ法律ニ依ルヘキトモハ之ヲ適用セス

本條ハ所謂反定條款ナリ反定條款トハ國際私法ガ外國法ノ適用ヲ命シタル涉外的法律關係ニ就キ當該外國ノ國際私法カ却テ我國ノ法律ノ適用ヲ命シタルトキ

(反定シキ)ハ我國ノ法律ヲ適用スヘキ原則ヲ定メタル條款ヲ云フ今一例ヲ舉ケンニ外國人ノ能力ハ其本國法ニ依ルヘキ者ナルカ故ニ(註例第一項)我國ニ住所ヲ有スル英國人ノ能力ハ英國ノ法律ニ依ルヲ原則トス然ルニ英國ノ國際私法ハ人ノ能力ニハ其住所法ノ適用ヲ命スルカ故ニ右英國人ノ能力ハ日本法律ニ依リテ定マルコト、ナル轉定條款トハ國際私法カ外國法ノ適用ヲ命シタル涉外的法律關係ニ就キ當該外國ノ國際私法カ却テ第三國ノ法律ノ適用ヲ命シタルトキ(轉定シキ)第三國ノ法律ヲ適用スヘキ原則ヲ定メタル條款ヲ謂フ我法例ニハ轉定條款ナシ今一例ヲ舉ケンニ土耳其ニ於テ契約ヲ爲シタル北米ジョールジャ州ノ人ノ能力ハ法例第二十七條末項ニ依リジョールジャ州ノ法律ニ依ルヲ原則トス然ルニ同ニ於テ轉定條款アルトキハ右米國人ノ能力ハ土耳其ノ法律ニ依リテ定マルコト、ナル反定條款及ヒ轉定條款ノ目的ハ國際私法ノ衝突ヲ避クルニ在リ故ニ此二者ハ相待テ其效用ヲ全フスル者ニシテ反定條款又ハ轉定條款ノミニテハ未タ本來ノ目的ヲ達スルニ足ラサルナリ況シヤ此二條款ニ依リハ立法者ハ自ラ正當ト

信シタル國際私法ノ原則ヲ建テ乍ラ自ラ之ヲ破ル者ナリ或ハ反定條款ニ依リ内國ノ法律ヲ適用スルハ本國法ノ適用ニ外ナラスト云フコトヲ得ルカ如キモ例ヘハ我法例第三條ノ本國法ハ人ノ能力ヲ定メタル直接法自體ヲ云フ者ニシテ其本國ノ國際私法ヲ云フ者ニ非サルナリ

第十章 法例ト國際私法

我國際私法ハ種々ノ要素ヨリ成立セルコトハ已ニ第七章(國際私法)ニ説明セシ所ニシテ法例第三條以下ハ我國國際私法ノ重要ナル部分ヲ定メタル者ニ過キスシテ之ヲ以テ我國國際私法ナリト斷定ス可ラス抑々一切ノ成文法ハ法理ヲ反射シタル者ナルカ故ニ法例ニ規定ナキ事項ハ法理ニ依リテ決定セラレヘシ(裁判不拒)即チ涉外的法律關係ノ性質ニ適合スル法律ヲ準據法タル者ニシテ其外國法タルト内國法タルトハ問フ所ニ非サルナリ(例ハ公海ニ於ケル船)或ハ當然日本法律ヲ適用スヘキカ如キモ法例ハ外國法適用ノ事ノミヲ定メタル例外法ニ非サルナリ

第十一章 國際私法ト他ノ學問トノ關係

國際私法ハ私法ノ衝突ヲ整理スル者ナルカ故ニ民法又ハ商法ヲ知ルニ非サレハ

國際私法ヲ理解スルコトヲ得サルナリ又國際私法ハ國際法ト許多ノ接觸ヲ有ス殊ニ領水領地割讓國境外國人等ニ關シテ殊ニ然リトス乃チ國際法ノ智識ヲ要スル所以ナリ又國際私法ハ比較法學ノ力ニ依リテ各國法律ノ異同ヲ明ニスル必要アリ其他國際私法ノ沿革ニ通スルニ非ザレハ現行國際私法ヲ詳ニスルコトヲ得サルナリ

第十二章 國際私法ニ關スル著述

- 一 法例修正案參考書
- 二 福岡錄二郎氏平岡定太郎氏合著國際私法
- 三 伊藤佛治氏著國際私法
- 四 寺尾亨氏國際私法
- 五 植村俊平氏馬場愿治氏共著國際私法
- 六 板垣不二男氏國際私法論
- 七 中村太郎氏國際私法
- 八 司法省譯ブローシニ國際私法

九 宮田四八氏譯パール國際私法及國際刑法論

十 跡部定次郎氏毛戸勝元氏譯コイロー國際民商法論

十一 山田三良氏國際私法講義錄

十二 入江良之氏國際私法講義錄

第十三章 外國人ノ地位

第一款 總論

茲ニ所謂外國人ノ地位トハ單ニ其享有スル私權ノ狀態ノミヲ云フ者ニシテ今日ノ學說ニ依レハ私權ハ人類生活ノ必要條件ナルカ故ニ國籍ノ異同ニ因リテ其享有ラ異ニスヘキ者ニ非スト此レ所謂平等說ニシテ今日ノ輿論ナリ此輿論タルヤ全ク晚近ノ事ニシテ今日ト雖トモ各國ノ實際ハ未タ均シク此學說ヲ容ルルニ至ラス

第二款 外國制度ノ現狀

古代ニ在リテハ何レノ國ニ於テモ外國人ハ全然私權ヲ享有セザリシカ文明ノ進歩ト共ニ歐洲ニ於テハ漸々外國人ノ地位ヲ改良スルニ至レリ現今歐洲諸國ノ制

度ヲ分類スルニ左ノ四種アリ

第一 平等主義

私權上外國人ヲ同視スル者ニシテ和蘭伊太利西班牙葡萄牙露西亞等ノ諸國ニ行ハル、者ニシテ我國モ亦此主義ヲ採用セリ(民法第

第二 條約上ノ相互主義一名外交上相互主義

條約ニ由リテ認メタル私權ヲ外國人ニ附與スル主義ニシテ佛國自耳義ルクセ
ンブルヒ等佛國法系ノ國ニ於テ行ハル

第三 法律上ノ相互主義一名事實上ノ相互主義

外國カ、內國人ニ與フル丈ケノ私權ヲ其外國ノ臣民ニ與フル主義ニシテ埃太利
匈牙利瑞典等ニ行ハル

第四 報復主義

一種ノ相互主義ニシテ獨逸ニ行ハル即チ外國カ獨逸人ノ私權ヲ否認スルトキ
ハ帝國宰相ハ聯邦參事院ノ協贊ヲ得テ其外國又ハ其臣民又ハ其權利承繼者ノ
私權ヲ報復ニ由リ否認スルコトヲ得

第三款 日本ノ現狀

我國ニ於テハ民法第二條ヲ以テ内外人平等ノ原則ヲ定メタリ同條ニ曰ク

外國人ハ法令又ハ條約ニ禁止アル場合ヲ除ク外私權ヲ享有ス

即チ同條ニ依レハ條約國ノ臣民ナルト無國籍人ナルト未開國ノ臣民ナルト否ト
ヲ問ハス均シク我國ノ臣民ト同様ニ私權ヲ享有スヘシ

今外國人ニ私權ノ享有ヲ禁止スル法令ヲ舉クレハ左ノ如シ

一 明治六年一月布告十八號地所質入書入規則第十一條ハ外國人ニ土地ノ賣
買質入ヲ禁ス

二 日本銀行條例第五條橫濱正金銀行條例第五條農工銀行法第四條國立銀行
條例第一條ハ外國人ニ株券ノ所有ヲ禁ス

三 船舶法第一條ハ外國人ニ船舶ノ所有ヲ禁ス

純然タル私權ニ非サルモ外國人ノ職業ニ付キ左ノ制限アリ

一 鑛業條例第三條砂鑛採取法第四條ハ外國人ニ鑛業人又ハ砂鑛採取人タル

コトヲ禁ス

- 二 取引法第十一條ハ外國人ニ取引所ノ會員株主又ハ仲買人タルコトヲ禁ス
- 三 水先法第二條ニ依レハ外國人ハ水先人タルコトヲ得ス
- 四 移民保護法第七條ノ一ニ依レハ外國人ノ移民取扱人タルコトヲ得ス

第十四章 國籍

第一款 總論

國籍ノ問題ハ本國法主義ヲ採用シタル國際私法ト密着ノ關係ヲ有スル者ナリ而シテ國籍ノ研究法ニハ二種アリ一ハ一定ノ國法カ定メタル國籍ヲ研究スル方法ニシテ一ハ一般ニ國籍ノ法理ヲ研究スル者ナリ余ハ我國籍法ノ規定ヲ基礎トシテ一方ニハ國籍ニ關スル一般ノ學說及ヒ各國ノ立法例ヲ比較研究スヘシ今日國籍ニ關スル規定ヲ有セサル國頗ル鮮シ而シテ此規定ニハ形式上三種ノ別アリ一ハ民法ヲ以テ之ヲ規定スル者ニシテ佛國セルビヤ葡萄牙伊太利等ハ之ニ屬ス二ハ憲法ヲ以テ之ヲ定ムル者ニシテ南米及中米諸國ノ如キ之ニ屬ス一ハ特別法ヲ以テ制定セル者ニシテ日本獨逸英國ノ如キ即チ之ナリ

第二款 國籍ノ定義

國籍トハ人カ被治者タル資格ヲ以テ國家ト聯結セラル、關係ヲ謂フ此關係ハ如何ナル原因ヨリ生シタルヤ佛國ノ學者ハ一般ニ契約ヲ以テ國籍ノ根據ト爲ス其理由トスル所ハ國家ハ契約ニ由リテ成立シタリト云フニ在リ抑々國家ハ契約ニ由リテ成立シタル者ナキニ非ス例ヘハ北米合衆國ノ如キ即チ之ナリ併シ乍ラ多數ノ國家ハ強者タル主權者ノ單獨意思ニ因リテ成サレタル者ナレハ佛國ノ學說ハ絕對ニ是認ス可ラス余ヲ以テ之ヲ見ルニ國籍ノ基礎ハ一ナラス固有國籍ノ基礎ハ國家成立ノ原因ト同一ナリト雖モ子カ父母ノ國籍ヲ取得スルハ佛國學者ノ信スル如ク子ノ承諾ニ出ツルニ非スシテ國家カ國籍ヲ強附スル者ナリ然レトモ契約ニ因ル國籍モ亦鮮カラス殊ニ歸化及國籍選擇ノ如キ然リトス

第三款 國籍ナル文字

我國ニ於テ國籍ナル文字ヲ始テ用井シハ實ニ明治八年樺太千島交換條約トス爾來此語ハ自然以外ニモ轉用セララル例ヘハ船舶ノ國籍法人ノ國籍ト云フカ如シ歐米諸國ニ於テ慣用セララル「ナシヨナリチ」ナシヨナリテ「ナシヨナリタ」ナチヲナリテ「トナル語」ハ孰レモ拉典語ヨリ來リタル者ニシテ原ト出生ヲ意味スル者ナ

ルカ故ニ今日ニ於ケル國籍ノ概念ヲ表示スルニハ不適當ナリ我邦語ハ寧ロ彼レニ優レリ

第四款 國籍衝突

第一項 積極的衝突

國籍ノ積極的衝突トハ一人ニシテ二個以上ノ國籍ヲ併有スル状態ヲ云フ此レ各國ノ國籍法カ其主義ヲ異ニスルヨリ起ル必然ノ結果ナリ我國際私法ハ本國法主義ヲ採用セルカ故ニ今一定ノ法律關係ニ當事者ノ本國法ヲ適用スヘキ場合ニ當事者カ二個以上ノ本國ヲ有スル場合ニ孰レカ其一ヲ選ンテ其本國ト看做ササル可ラス此レ積極的國籍衝突ノ解決カ必要ナル所以ナリ

穩極的國籍衝突ニ同時的衝突ト異時的衝突ノ別アリ同時的衝突トハ出生ニ由テ同時ニ二個以上ノ國籍ヲ取得シタル状態ヲ云フ例ヘハ日本人カアルチヤンチン國ニ於テ子ヲ生ムトキハ其子ハ出生ノ一刹那ニ於テ日本ノ國籍トアルチヤンチントノ國籍ヲ取得スヘシ異時的衝突トハ甲國ノ國籍ヲ保有シ乍ラ更ニ乙國其他ノ國籍ヲ新ニ取得シタル状態ヲ云フ例ヘハ獨逸人カヲレンジ自由國ニ一年以上住

居シ且ツ同地ニ地價百五十圓以上ノ土地ヲ所有スルトキハ本國ノ國籍ヲ喪失セサルニ拘ハラソオレンジ自由國ノ臣民タリ

法例第二十七條ニ曰ク

當事者ノ本國法ニ依ルヘキ場合ニ於テ其當事者カ二箇以上ノ國籍ヲ有スルトキハ最後ニ取得シタル國籍ニ依リテ其本國法ヲ定ム但其一カ日本ノ國籍ナルトキハ日本ノ法律ニ依ル
國籍ヲ有セサル者ニ付テハ其住所地法ヲ以テ本國法ト看做ス其住所カ知レサルトキハ其居所地法ニ依ル

地方ニ依リ法律ヲ異ニスル國ノ人民ニ付テハ其者ノ屬スル地方ノ法律ニ依ル本條第一項ハ異時的國籍衝突ヲ解決シタル者ナリ即チ本項ニ依レハ最後ノ國籍ヲ以テ當事者ノ國籍ト看做ス但日本人ニシテ同時ニ外國人タル者ハ之ヲ日本人トス

同時的國籍ノ衝突ニ付テハ當事者カ出生ノ當時住所ヲ有スル國ノ國籍ニ從フヘシ若シ國籍ヲ有スル各國ニ於テ住所ヲ有スルトキ又ハ無住所ノ人ナルトキハ出

生ノ當時居所ヲ有スル國ノ國籍ニ從フ而シテ國籍ノ一カ日本ニ屬スルトキハ日本ノ國籍ニ從フ

第二項 消極的國籍衝突

消極的國籍衝突トハ人カ國籍ヲ有セサル狀態ヲ云フ例ヘハ日本ノ女カウエネヅユラ人ニ嫁スルトキハウエネヅユラノ國籍ヲ取得セサルニ拘ハラヌ日本ノ國籍ヲ喪失ス乃チ無國籍人ト爲ルヘシ

法例第二十七條第二項ニ依レハ無國籍人ノ住所法ヲ以テ其本國法ト看做ス若シ住所カ知シサルトキハ居所ノ法律ヲ本國法ヲ適用シ住所ナキ場合ハ本項ニ於テ定メサルモ住所ノ知レサル場合ト實際同一ナルカ故ニ居所ノ法律ヲ適用スヘキモノトス

第三項 地方ニ依リ法律ヲ異ニスル場合

一國ノ内ニ法律ヲ異ニスル例アリ北米合衆國瑞西ノ如キ即チ是ナリ此場合ニハ當事者カ本籍(小國)ヲ有スル地方ノ法律ヲ本國法ト爲ス例ヘハ均シク瑞西人ナルモルセルン州ノ人アリアルガウ州ノ人アリ此場合ニルセルン州ノ人ニ付テハ

ルセルンノ法律ヲ以テ其本國法ト爲シアールガウ州ノ人ニ付テハアルガウノ法律ヲ以テ其本國法ト爲ス(法例第二十條末項)

第五款 國籍確定

人ノ本國法ヲ適用スルニ方リ其國籍ニ疑ヲ生シタルトキハ之ヲ確定スル必要アリ而シテ之ヲ確定スル機關ハ外國ニ於テハ或ハ裁判所ナル例アリ行政廳ナル例アリ我國ニ於テハ國籍確定ノ特別機關ナキハ遺憾ナリト云フヘシ但タメキシコ國ノ臣民ノ國籍ノミハ外務省ニ於テ之ヲ證明ス(明治二十二年七月外務省令第三號)

第六款 國籍ノ取得

第一項 出生

第一節 總論

人カ出生ニ由リテ取得スル國籍ヲ固有國籍ト云フ固有國籍ヲ定ムル立法上ノ主義三アリ血統主義生地主義折衷主義即チ之ナリ血統主義ハ血統ヲ標準トシテ子ノ國籍ヲ定ムル者ニシテ即チ子ハ父又ハ母ノ國籍ヲ取得スヘシ獨逸奧太利等ニ行ハル、者即チ之ナリ生地主義ハ人ノ生シタル地ヲ標準トシテ國籍ヲ定ムル者

ニシテ一定ノ國土ニ生シタル者ハ其父母ノ國籍ニ拘ハラス其國土ノ國籍ヲ取得スヘシ南米諸國ニ行ハル、者即チ之ナリ折衷主義ハ血統主義ト生地主義トヲ併合セル者ニシテ或ハ血統主義ヲ基礎トスル者アリ例ヘハ日本及ヒ佛國ノ如キ之ナリ或ハ生地主義ヲ基礎トスル者アリ例ヘハ英米ノ如キ是ナリ

第二節 嫡出子

我國籍法第一條ニ依レハ日本人タル父ノ嫡出子ハ出生ノ時ニ於ケル父ノ國籍ヲ取得スヘシ蓋シ我國籍法ニ依レハ父カ日本人ニシテ母カ外國人タル場合アリ而ルニ子ノ出生ノ當時父カ已ニ死亡シタルトキハ其死亡ノ時日本人タリシトキハ子モ亦日本人トス(第一條)
子ノ出生前父カ離婚又ハ離縁ニ因リテ日本ノ國籍ヲ失ヒタルトキハ子ノ懐胎ノ時父カ日本人ナルトキハ子モ亦日本人トス但シ父母共ニ日本ノ家ヲ去リタルトキハ此限ニ在ラス然レトモ母カ子ノ出生後復籍ヲ爲シタルトキハ子ハ懐胎ノ時ニ於ケル父ノ國籍ヲ取得ス(第二條)
父カ無國籍人ナルトキハ母カ日本人ナル場合ニ於テ其子モ亦日本人トス(第三條)

第三節 私生子

私生子ノ母カ日本人タルトキハ子モ亦日本人トス(第三條)
蓋シ私生子ハ父ノ知レサル者ナルカ故ニ血統上母ノ國籍ヲ取得スルハ固ヨリ其所ナリ(第三條)

第四節 父母ノ不明ナル子

父母ノ不明ナル子ニシテ日本ニ於テ生シタルトキハ日本人ノ子ナルヘシトノ推定ニ依リ之ヲ日本人トス無國籍人ノ子ニシテ日本ニ於テ生シタルトキハ生地主義ノ適用ニ依リ其子モ亦日本人タリ(第四條)

第二項 生後ノ事實

第一節 養子縁組

外國ニ於テハ瑞西ノソルツルン州ヲ除ク外養子縁組ヲ以テ國籍取得ノ原因ト認メサレトモ我國籍法ニ依レハ日本人ノ養子ト爲リタル外國人ハ當然日本ノ國籍ヲ取得スヘシ(第五條)此種ノ國籍取得者ハ一定ノ官吏又ハ帝國議會ノ議員ト爲ルコトヲ得ス(第六條)但シ一定ノ期間經過後ハ内務大臣勅裁ヲ經テ此制限ヲ解除スルコ

第二節 認知

外國人カ日本人ニ因リテ認知セラル、トキハ左ノ場合ニ於テ日本ノ國籍ヲ取得ス(第五條)

- 第一 被認知者タル外國人ハ其本國法ニ依リ未成年者タルコト
- 第二 被認知者タル外國人ハ外國人ノ妻ニ非サルコト
- 第三 父母カ時ヲ異ニシテ認知シタル場合ニハ日本人カ最初ニ認知スルコト
- 第四 父母カ同時ニ認知シタルトキハ認知者タル父カ日本人タルコト

第三節 歸化

歸化トハ國家ト個人間ノ契約ニシテ個人カ之ニ因リテ國家ノ臣民タル資格ヲ取得スル者ヲ云フ此定義ヲ分析スレハ左ノ如シ

第一 歸化ハ契約ナリ

國家カ單獨意思ヲ以テ個人ニ國籍ヲ附與スル場合アレトモ(例ハハ血統主義又ニ於テ子カ親ノ國籍ヲ決然)此ノ如キ場合ヲ孰レノ國ニ於テモ之ヲ歸化ト稱セ

ス而シテ日本ヲ始メ苟モ歸化ヲ認ムル國ニ於テハ歸化ノ成立ニ個人ノ意思ヲ待タサルナシ乃チ歸化ノ請願ハ恰モ私法上申込ノ如ク國家ノ認可ハ承諾ニ比スヘキ者ニシテ畢竟歸化ヲ契約ト稱スルハ此點ニ存ス

第二 歸化ハ國籍取得ノ契約ナリ

國家ト個人間ニ於ケル公法上ノ契約鮮カラズ(例ハハ外國人ヲ軍隊ノ教)而カモ歸化カ此等ノ契約ト異ナルハ國民ノ資格ヲ取得スル點ニ在リ我國籍法ニ保レハ外國人カ日本ニ歸化スルカ爲メニハ左ノ條件ヲ具備スルコトヲ要ス

- 第一 引續キ五年以上日本ニ住所ヲ有スルコト
 - 第二 滿二十年以上ニシテ本國法ニ依リ能力ヲ有スルコト
 - 第三 品行端正ナルコト
 - 第四 獨立ノ生計ヲ營ムニ足ルヘキ資産又ハ技能アルコト
 - 第五 國籍ヲ有セス又ハ日本ノ國籍ノ取得ニ因リテ國籍ヲ失フヘキコト
- 以上ノ條件ハ嚴正ニ言フトキハ國籍取得ノ申込ノ條件ヲ定メタルニ過キス故ニ

内務大臣ハ以上ノ條件具備者ニ對シ歸化ノ請願ヲ拒下スルコトヲ得ヘシ(第七條)
均シク外國人ナルモ左記ノ者ハ日本國ト特別ノ關係ヲ有スルカ故ニ所定ノ期間
日本ニ住所ヲ有スルコトヲ要セス但シ現ニ日本ニ住所ヲ有スルコトヲ要ス
以上ハ普通ノ歸化ニシテ之ニ對シ左ノ四個ノ例外アリ之ヲ特別歸化ト云フ

一 父又ハ母ノ日本人タリシ者

二 妻ノ日本人タリシ者

三 日本ニ於テ生レタル者

四 引續キ十年以上日本ニ居所ヲ有スル者

右第一號乃至第三號所掲ノ外國人ハ引續キ三年以上日本ニ居所ヲ有スルコトヲ
要ス但第三號所掲ノ外國人ノ父又ハ母カ日本ニ生レタルトキハ此限リニアラス

(第九條)

(一) 父母ノ一方カ日本人タル外國人ニシテ現ニ日本ニ住所ヲ有スル者ハ品行端
正ニシテ且ツ國籍ヲ有セス日本ノ國籍ノ取得ニ因リテ外國ノ國籍ヲ失フヘキ
ニ限リ普通ノ歸化ニ要スル條件ナクシテ歸化ノ請願ヲ爲スコトヲ得(第十條)

(四) 日本ニ特別ノ功勞アル外國人ハ何等ノ條件ヲ要セスシテ歸化ノ請願ヲ爲ナ
ルトヲ得

歸化ハ國家ヲ代表スル當局者(内務大臣)カ承諾ノ意思ヲ表示シタルトキ成立スル者ニ
シテ本人ニ對シテハ此時ヨリ效力ヲ生シ惡意ノ第三者ニ對シテハ其之ヲ知リタ
ル時ヨリ效力ヲ生シ善意ノ第三者ニ對シテハ官報ニ告示シタル時ヨリ效力ヲ生
ス國籍法第十二條ニ曰ク

歸化ハ之ヲ官報ニ告示スルコトヲ要ス
歸化ハ其告示アリタル後ニ非サレハ之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ
得ス

單ニ本條第一項ノミヲ見ルトキハ歸化ノ效力ハ何人ニ對シテモ告示ノ時ヨリ發
生スルカ如シト雖トモ寧ロ第二項カ本條ノ旨趣ヲ明示シタル者ト云ハサル可ラ
ス

歸化ノ妻及ヒ未成年ナル子ハ其本國法ニ反對ノ規定ナキトキ歸化人ト共ニ當然
日本ノ國籍ヲ取得スヘシ(第十三條及第十五條)而ルニ妻ノ本國法ニ反對ノ規定アルニ拘ハ

ス日本國ニ歸化セントスル妻ハ無條件ニテ歸化ノ請願ヲ爲スコトヲ得ルト雖トモ只其請願ノ時期ハ夫ノ歸化ノ請願ト同時ナルカ又ハ其以後ナラサル可ラス(第八條第)

歸化人又ハ歸化人ノ子ニシテ日本ノ國籍ヲ取得シタル者ハ一定ノ官吏又ハ帝國議會ノ議員ト爲ルコトヲ得ス(第十條)但シ一定ノ期間經過後ハ內務大臣勅令ヲ經テ左ノ制限ヲ解除スルコトヲ得(第十條)

第四節 領地割讓

所謂主權ハ臣民主權及領地主權(一名領地)ニ對スル包括名稱ナリ猶ホ財產カ物權債權智能權ニ對スル包括名稱ナルカコトシ抑モ臣民主權ト領地主權カ全ク性質ヲ異ニスルコトハ一定ノ土地ヲ基礎トセサリシ國家アリシコト、今日猶ホ有リ得ヘキ事トニ徴シテ明ナリ領地割讓ハ正ニ領地主權ノ讓渡ニシテ今日ニ於テハ割讓地住民ノ國籍ニ關係ナシ唯々讓渡國ノ困難ヲ有スル人民カ割讓地ニ依然住居スルコトハ讓受國ノ利益ニ衝突スルカ故ニ一定ノ期間内ニ讓渡國ト讓受國トノ國籍ノ一ヲ選定セシム割讓地住民カ此期間ヲ徒過スルトキハ讓受國ノ國籍ヲ

承諾シタル者ト看做ス此事ヲ定メタル條款ヲ國籍選擇條款ト云ヒ大抵ノ領地割讓條約ニ之ヲ掲ケサルナシ

領地割讓カ臣民ノ國籍ニ關係ナキ法理ヲ最モ明白ニ表示シタル者ハ日清講和條約及ヒ日露講和條約ナリトス日清講和條約第五條ニ依レハ割讓地住民ニシテ日本ノ臣民タルコトヲ欲セサル者ハ二箇年内ニ不動産ヲ賣却シテ國外ニ退去スルコトヲ要ス而ルニ此期間後猶ホ割讓地ニ留在スル者ハ日本國ノ都合ニ依リ之ヲ日本ノ臣民ト看做スコトヲ得乃チ割讓地ノ住民ヲ日本人ト看做スト否ヤハ日本政府ノ隨意ナレトモ之レカ爲メニ割讓地カ日本ノ新領土ト成リタルコトヲ妨ケサルナリ又日露講和條約第九條ニハ露國ハ南部薩哈噠島ノ完全ナル主權ヲ讓與ストアレトモ第十條ニ依レハ日本ハ日本ノ利益ニ衝突スル割讓地住民ヲ割讓地ヨリ放逐スルコトヲ得ル乃チ第十條ニ所謂完全ナル主權トハ領地主權ヲ指稱スルコトヲ知ルニ足ルヘシ何トナレハ割讓ト共ニ住民カ日本人トナリタルトキハ之ヲ逐放スルコトヲ得サレハナリ

第五節 婚姻

今日多數ノ立法例ニ依レハ自國ノ臣民ニ嫁シタル外國ノ女ハ當然其國籍ヲ取得ス我國籍法亦然リ(第五條)及外國人ニシテ日本人ノ入夫ト爲リタル者ハ日本ノ國籍ヲ取得ス(同條)入夫ノ制カ外國ニ無キ如ク夫カ妻ノ國籍ヲ取得スル例モ亦他ニ之ヲ見サル所ナリ

第七款 國籍ノ喪失

希臘羅馬ヲ除ク外歐洲ニ於テハ近世ニ至ルマテ國籍ノ喪失ヲ認メス殊ニ英國ノ如キハ千八百七十年ニ至リ漸ク國籍ノ喪失ヲ認ムルニ至レリ而ルニ今日ニ於テハ國籍喪失ノ制度ヲ設ケサル國殆ト之レ無シ我國ニ於テハ從來婚姻ヲ除ク外(明治六年布告)國籍ノ喪失ヲ認メサリシカ國籍法ハ左ノ四箇ノ國籍喪失ノ原因ヲ認メタリ

第一 婚姻

外國人ニ嫁シタル日本ノ女ハ當然日本ノ國籍ヲ喪失ス(第十條)乃チ其女カ夫ノ國籍ヲ取得スルト否トヲ問ハサルナリ

第二 離婚及離縁

日本人ノ入夫トナリタル外國人カ離婚セラレ又ハ日本人ノ養子トナリタル外國人カ離縁セラレタル場合ニモ其外國ノ國籍ヲ有スヘキニ限リ日本ノ國籍ヲ喪失ス(第十條)

第三 自己ノ志望ニ因ル外國ノ國籍取得

自己ノ志望ニ因リテ外國ノ國籍ヲ取得シタル者ハ日本ノ國籍ヲ喪失スヘシ自己ノ志望ニ因ル國籍ノ取得トハ歸化國籍選擇國籍回復等ヲ指稱ス(第十二條)日本ノ國籍ヲ喪失シタル者ノ妻子ハ其者ノ國籍ヲ取得シタルトキニハ日本ノ國籍ヲ喪失ス(第二十條)而シテ國籍喪失ノ原因タル離縁ノ場合ニ妻カ離婚ヲ爲サス又離婚及離縁ノ場合ニ子カ父ト共ニ日本ノ家ヲ去リタルトキハ日本ノ國籍ヲ喪失ス(第二十條)

第四 認知

日本人ニシテ外國人ノ爲メニ認知セラレ之カ爲メニ外國ノ國籍ヲ取得スルトキハ被認知者カ他人ノ妻入夫又ハ養子タラサル場合ニ於テ日本ノ國籍ヲ喪失ス(第二十條)

三六
國籍喪失ノ原因アルモ其效力ヲ停止スル場合アリ乃チ滿十七歲以上ノ男子ハ
既ニ陸海軍ノ現役ニ服シタルカ又ハ之ニ服スル義務ナキトキニ非サレハ日本
ノ國籍ヲ失ハス又現ニ文武ノ官職ヲ帶フル者ハ其官職ヲ失ヒタル後ニ非サレ
ハ日本ノ國籍ヲ失ハス(第二十條)

第八款 國籍回復

日本ノ國籍ヲ喪失セル者ハ歸化ノ手續ニ依ラヌシテ簡易ノ方法ニ依リ再ヒ日本
ノ國籍ヲ取得スルコトヲ得ヘシ之ヲ國籍ノ回復ト云フ乃チ我國籍法ニ依レハ婚
姻ニ因リ日本ノ國籍ヲ喪失セル者ハ婚姻解消後日本ニ住所ヲ有スルトキ内務大
臣ノ許可ヲ得テ日本ノ國籍ヲ回復スルコトヲ得(第二十條)又自己ノ志望ニ依リテ日
本ノ國籍ヲ喪失シタル者及ヒ國籍喪失者ノ妻子ハ日本ニ住所ヲ有スルトキニ限
リ内務大臣ノ許可ヲ經テ日本ノ國籍ヲ回復スルコトヲ得但シ歸化人歸化人ノ子
又ハ日本人ノ養子若クハ入夫ト爲リタル日本國籍取得者カ日本ノ國籍ヲ失ヒタ
ルトキハ國籍ノ回復ヲ爲スコトヲ得ス(第二十條)國籍回復者ノ妻子ハ其本國法ニ反
對ノ規定ナキトキニ限リ日本ノ國籍ヲ回復ス(第二十條)

第十五章 住所

法例ニ於テハ人ノ住所ニ行ハル、法律慣習ヲ適用スル場合鮮カラス而ルニ住所
ニ關スル各國ノ制度ハ不同ナルカ爲メニ住所ニ就テモ國籍ト同様ニ積極的及ヒ
消極的衝突ヲ生スヘシ例ヘハ一人ニシテ甲乙二國ニ住所ヲ有シ又ハ何レノ國ニ
モ住所ヲ有セサルカ如キ是ナリ是ニ於テカ之ヲ解決スル必要ヲ生ス法例第二十
八條ニ曰ク

當事者ノ住所地法ニ依ルヘキ場合ニ於テ其住所カ知レサルトキハ其居所地法
ニ依ル

前條第一項及ヒ第三項ノ規定ハ當事者ノ住所地法ニ依ルヘキ場合ニ之ヲ準用
ス

此ニ由リテ之ヲ觀レハ異時的積極的衝突ニ就テハ最後ニ取得シタル住所ニ依ル
ヘク唯タ其一カ日本ニ屬スルトキハ日本ノ住所ニ依ルヘシ而シテ同時的積極的
衝突ニ就テハ法例ノ規定ヲ欠クモ余ハ其衝突ヲ生シタル時ニ當事者カ居所ヲ有
スル地ニ依ルヘキ者ト信ス但シ其一カ日本ニ屬スルトキハ日本ノ住所ニ從フ

住所ノ範圍ハ其關係スル所ノ法律ニ依リテ同シカラス例ヘハ人ノ裁判籍ノ標準タル住所ノ如キハ當該裁判所ノ管轄區域ト其範圍ヲ同フス而ルニ國際私法上ニ所謂住所ハ國家ノ領土ト其範圍ヲ同フス例ヘハ米國人カ佛國ニ住所ヲ有スル場合ニ其米國人カ佛國ノ孰レノ地方ニ住所ヲ有スルヤ否ヤハ問フ所ニ非ス隨テ佛國內ニ於ケル住所ノ變更ハ住所法タル佛國法ヲ適用スル點ニ於テ毫モ關係ヲ有セサルナリ而ルニ若シ佛國ノ法律ニシテ北米合衆國又ハ瑞西ノ如ク數多ノ法境ニ分ルハトキハ佛國中孰レノ地方ノ法律ヲ住所法トシテ適用スヘキカノ問題ヲ生スヘシ此レ法例第二十八條第二項ノ規定アル所以ニシテ即チ當該國ノ法律上當事者カ住所ヲ有スル地ヲ以テ住所法トス而ルニ當該國ノ法律カ當事者ノ複數住所ヲ認ムルトキハ積極的住所ノ衝突ニ關スル法律ニ依ル

第十六章 法律行為ノ方式

法律行為ノ方式ニ付テハ古來場所ハ行為ヲ支配スト云ヘル原則行ハレ法律行為ノ方式ハ其法律行為ヲ爲シタル地ノ法律ニ遵由スルニ於テハ到ル處有效トシテ認メラレタリ然ルニ此原則ハ強制的規定ナルヤ將タ隨意的規定ナルヤ反言スレ

ハ法律行為ノ方式ハ行為地ノ法律ニ遵由スルコトヲ要スルヤ又ハ他ノ法律ニ遵由スルモ差支ナキヤハ學者ノ大ニ論議セシ所ナレトモ近世ニ於ケル學說ニ依レハ法律行為ノ方式ニハ一定ノ準據法アレトモ當事者ノ便宜ノ爲メニ行為地ノ法律ニ從フ者トス而シテ此ノ如ク論ズル學者ノ中ニ於テ所謂一定ノ準據法ナル者ニ付キ見解ヲ異ニセリ我法例ハ獨逸ノ學說ヲ迎ヘ法律行為ノ方式ハ其效力ノ準據法ニ依ルヲ原則トシ一定ノ法律行為ノ方式ヲ除ク外ハ行為地法ニ依ルコトヲ妨ケサル旨ヲ規定セリ蓋シ法律行為ノ方式ハ法律行為ノ成立及ヒ效力ニ關スル者ナルカ之ト準據法ヲ同フスルヲ原則トスルモ當事者ノ便宜ヲ圖リテ行為地法ニ依ルコトヲ認メタルナリ法例第八條ニ曰ク

法律行為ノ方式ハ其行為ノ效力ヲ定ムル法律ニ依ル
 行為地法ニ依リタル方式ハ前項ノ規定ニ拘ハラズ之ヲ有效トス但物權其他登記スヘキ權利ヲ設定シ又ハ處分スル法律行為ニ付テハ此限ニ在ラス
 物權其他登記スヘキ權利ヲ設定シ又ハ處分スル法律行為ノ方式カ其法律ノ成立效力ノ準據法即チ右權利ノ目的物ノ所在地法ニ依ルコトヲ要スル所以ハ他ナシ

△
130

該地法ノ方式ニ違反セル法律行為ハ該地ニ於テハ公安上之ヲ認メサルカ故ニ該地ニ於テ之ヲ實行スルコトヲ得サレハナリ
法律行為ノ方式トハ人カ適法ニ其意思ヲ表示スル方法ニシテ或ハ法律行為ノ成立ニ關スル者アリ或ハ其效力ニ關スル者アリ殊ニ書面上ノ方式ハ公正證書タルト私署證書タルトヲ問ハサルナリ
本國法カ定メタル方式ヲ免レンカ爲メニ故ラニ外國ニ赴キテ其地ノ方式ヲ履ミタル法律行為ハ無効ナリ何トナレハ惡意ハ法律上保護セラルヘキ者ニ非サレハナリ但シ惡意ノ證明ハ困難ナレトモ不能ノ者ニ非ス例ヘハ本人カ自白セル場合ノ如キ之ナリ(總論完結)

國際私法畢

