



| |
|-------------------------------|
| 325 |
| <small>illegible mark</small> |
| 63 |

0 1 2 3 4 5 6 7 8 9 60^{3m} 1 2 3 4 5

始



大審院藏版

大審院民事判例要旨類集

中央大學發行

A. 325-63

a
~~325~~
63
CZ
2811
6
6



0553

凡例

一 本書ハ明治二十四年裁判所構成法施行以後大正二年十二月ニ至ル二十三年間大審院判決録ニ登載セラレタル總般ノ判決例ニ就キ其要旨ヲ分類彙集シタルモノナリ

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

(注意) 本項ニ所謂現行トハ大正三年一月ノ義ナリ故ニ本書所掲ノ現行判例ニシテ同月以後今日ニ至ルマテノ間既ニ變更セラレタルモノアルヲ以テ讀者ハ必ス三年一月以後ノ判決録ヲ參照セラレシコトヲ希望ス

凡例

一

- 一 判決要旨ハ簡潔ニシテ事件全體ノ關係ヲ知ル能ハサルモノアルヲ以テ之ヲ知ラント欲セハ常ニ判決録ニ待タサルヘカラス故ニ本書ノ下段ニ於テ特ニ欄ヲ設ケ每件其年、卷、頁ヲ附記シタリ
- 一 一條ノ下ニ數多ノ判例ヲ蒐集スル場合ニ於テハ年、卷、頁ノ順ヲ逐ヒテ掲載シ項號アルモノハ各項號ニ就キ其順序ヲ正シ又一事項中ニ異種ノ判例夥多アルトキハ成ルヘク同種ノモノヲ一括シタリ例ヘハ民事訴訟法第二百十七條ニ掲クル判例中最初ニ全條ニ通スルモノヲ置キ次ニ確定判決、自白、公ノ書證、私ノ書證、人證及ヒ鑑定ニ關スルモノヲ置キタルカ如シ
- 一 要旨ニシテ數多ノ論旨ヲ包含スルモノハ必要ト認ムル限り重複ヲ厭ハス各所ニ之ヲ掲載シタリ
- 一 民事訴訟法中「確認訴訟」ニ關スル判例ハ之ヲ第二編ニ掲ケ「證明ノ責任」ニ關スル判例ハ之ヲ第二百十三條ニ掲ケタリ蓋シ其關係ノ最

- モ近キ部分ヲ選ミタルモノニシテ之ニ類スルモノ亦少ナカラス
- 一 本集ニハ主トシテ大審院民事部ノ判決ニ係ル判例ヲ登載シ其齷頭(刑)ヲ冠シタルハ民法、商法、民事訴訟法ニ關スル刑事部ノ判例ナリ而シテ本集諸法令ノ部ニ舊刑法、刑事訴訟法等刑事ニ屬スヘキ判例アルハ即チ民事事件ノ判斷ニ關聯シテ同部ノ與ヘラレタル判決ノ要旨ナリトス
- 一 本書ノ判例ヲ各法條ニ配置シ同主旨及ヒ相牴觸スルモノヲ甄別シタルハ全ク編者一己ノ見解ニ出テ其版ヲ改ムルノ都度力メテ之ヲ是正シタリト雖モ若シ讀者ニシテ誤謬ヲ發見セラレタルトキハ幸ニ之ヲ指教スルノ勞ヲ吝マレサランコトヲ切望ス

大正三年十二月

編者

判事法學士伊藤悌治識

大審院民事判例要旨類集目次

民法

第一編 總則

第一章 人

第一節 私權ノ享有

第一條

第二節 能力

第三條—第四條—第十二條—第十三條—第十四條—第二十條

第三節 住所

第二十四條

第二章 法人

第一節 法人ノ設立

第三十三條—第三十四條—第四十三條—第四十四條—第四十六條

第三節 法人ノ解散

第七十九條

目次

一

一 二 二 七 七 八 二

第四節 罰則

第八十四條

第三章 物

第八十五條—第八十六條—第八十七條—第八十九條

第四章 法律行為

第一節 總則

第九十條—第九十一條—第九十二條

第二節 意思表示

第九十三條—第九十四條—第九十五條—第九十六條—第九十七條

第三節 代理

第九十九條—第一百條—第一百二條—第一百三條—第一百四條—第一百六條—第一百七條—第一百八條—第一百九條—第一百十條—第一百十一條—第一百十二條—第一百十三條—第一百十六條—第一百十七條

第四節 無效及ヒ取消

第一百十九條—第一百二十條—第一百二十一條—第一百二十二條—第一百二十三條—第一百二十五條—第一百二十六條

第五節 條件及ヒ期限

第一百二十七條—第一百三十條—第一百三十一條—第一百三十二條—第一百三十五條—第一百三十六條—第一百三十七條

二 三 四 四 三 三 六 四 五

第五章 期間

第一百三十八條—第一百三十九條—第一百四十條—第一百四十二條

第六章 時效

第一節 總則

第一百四十五條—第一百四十六條—第一百四十七條—第一百四十八條—第一百

四十九條—第一百五十條—第一百五十三條

第二節 取得時效

第一百六十二條

第三節 消滅時效

第一百六十六條—第一百六十七條—第一百六十八條—第一百六十九條—第一百七十二條—第一百七十三條

第二編 物權

第一章 總則

第一百七十五條—第一百七十六條—第一百七十七條—第一百七十八條

第二章 占有權

第一節 占有權ノ取得

第一百八十一條—第一百八十二條—第一百八十四條—第一百八十五條

第二節 占有權ノ效力

五 五 五 六 五 六 六 八 八 八 九

第八十八條—第八十九條—第九十條—第九十二條—第九十三條—第九十四條—第九十六條—第九十八條—第二百條

第四節 準占有

第二百五條

九六

第三章 所有權

第一節 所有權ノ限界

第二百六條—第二百七條—第二百九條

九七

第二節 所有權ノ取得

第二百三十九條—第二百四十五條

一〇三

第三節 共有

第二百四十九條—第二百五十一條—第二百五十三條—第二百五十六條—第二百五十八條—第二百六十三條

一〇三

第四章 地上權

第二百六十五條—第二百六十六條—第二百六十八條

一〇九

第五章 永小作權

第二百七十條—第二百七十四條—第二百七十六條

一一七

第六章 地役權

第二百八十三條—第二百九十四條

一二三

第七章 留置權

第二百九十五條

一二三

第八章 先取特權

第一節 總則

第三百四條

一二三

第二節 先取特權ノ種類

第三款 不動產ノ先取特權

一二四

第三百二十六條

一二四

第九章 質權

第一節 總則

第三百四十二條—第三百四十三條—第三百四十七條—第三百四十九條—第三百五十條

一二五

第二節 動產質

第三百五十三條

一二七

第三節 不動產質

第三百六十條

一二七

第四節 權利質

第三百六十七條

一二八

第十章 抵當權

第一節 總則

第三百六十九條—第三百七十條—第三百七十一條—第三百七十二條

第二節 抵當權ノ效力

第三百七十三條—第三百七十四條—第三百七十六條—第三百八十一條—第三百八十二條—第三百八十四條—第三百八十七條—第三百八十八條—第三百九十條—第三百九十二條—第三百九十五條

第三節 抵當權ノ消滅

第三編 債權

第一章 總則

第一節 債權ノ目的

第四百一條—第四百四條—第四百六條

第二節 債權ノ效力

第四百十二條—第四百十四條—第四百十五條—第四百十六條—第四百十七條—第四百十九條—第四百二十條—第四百二十三條—第四百二十四條

第三節 多數當事者ノ債權

第一款 總則

一八二
一八三

第四百二十七條

第二款 不可分債務

第四百二十八條—第四百三十一條

第三款 連帶債務

第四百三十二條—第四百三十四條—第四百三十七條—第四百四十條—第四百四十二條—第四百四十三條—第四百四十四條—第四百四十五條

第四款 保證債務

第四百四十六條—第四百四十七條—第四百五十二條—第四百五十三條—第四百五十六條—第四百五十七條—第四百五十八條—第四百六十五條

第四節 債權ノ讓渡

第四百六十六條—第四百六十七條—第四百六十八條—第四百七十條—第四百七十一條—第四百七十二條

第五節 債權ノ消滅

第一款 辨濟

第四百七十四條—第四百七十五條—第四百七十七條—第四百七十八條—第四百八十一條—第四百八十二條—第四百八十四條—第四百八十七條—第四百八十八條—第四百八十九條—第四百九十一條—第四百九十七條

一九九
二〇〇
二〇一
二〇二
二〇三

九十二條——第四百九十三條——第四百九十四條——第四百九十九條——第
 五百條——第五百一條——第五百四條
 第二款 相殺
 第五百五條——第五百六條——第五百九條
 第三款 更改
 第五百十三條——第五百十四條——第五百十五條——第五百十八條
 第四款 免除
 第五百十九條
 第五款 混同
 第五百二十條

第二章 契約
 第一節 總則
 第一款 契約ノ成立
 第五百二十一條
 第二款 契約ノ效力
 第五百三十三條——第五百三十四條——第五百三十六條——第五百三十七條
 第三款 契約ノ解除
 第五百四十條——第五百四十一條——第五百四十三條——第五百四十五條——
 第五百四十八條

二四五
 二五六
 二三五
 二三五
 二三一
 二三〇
 二二九
 二二六
 二二三

第二節 贈與
 第五百四十九條——第五百五十條——第五百五十三條

第三節 賣買
 第一款 總則
 第五百五十五條——第五百五十六條——第五百五十七條
 第二款 賣買ノ效力
 第五百六十條——第五百六十四條——第五百六十五條——第五百七十六條
 第三款 買戻
 第五百七十九條——第五百八十條——第五百八十一條——第五百八十三條

第五節 消費貸借
 第五百八十七條——第五百八十八條——第五百八十九條——第五百九十一條

第七節 貸貸借
 第一款 總則
 第六百一條——第六百二條
 第二款 貸貸借ノ效力
 第六百五條——第六百十二條——第六百十四條——第六百十六條
 第三款 貸貸借ノ終了
 第六百十七條——第六百十八條——第六百十九條——第六百二十條

二九四
 二九〇
 二八九
 二八八
 二八〇
 二七〇
 二六六
 二六一
 二五六
 二五六

第八節 雇傭

第六百二十四條

二九五

第九節 請負

第六百三十三條—第六百三十四條—第六百四十一條

二九五

第十節 委任

第六百四十四條—第六百四十六條—第六百四十七條—第六百四十八條

二九七

—第六百五十一條—第六百五十三條

第十一節 寄託

第六百五十七條—第六百五十九條—第六百六十二條—第六百六十五條

三〇四

—第六百六十六條

第十二節 組合

第六百六十七條—第六百六十八條—第六百七十條—第六百七十四條—

三〇六

—第六百七十六條—第六百八十八條

第十四節 和解

第六百九十五條

三〇〇

第三章 事務管理

第六百九十七條—第七百一條

三一一

第四章 不當利得

第七百三條—第七百四條—第七百五條—第七百七條—第七百八條

三一二

第五章 不法行為

第七百九條—第七百十條—第七百十二條—第七百十四條—第七百十五條—第七百十七條—第七百十八條—第七百十九條—第七百二十二條

三三五

條—第七百二十三條—第七百二十四條

第四編 親族

三四七

第一章 總則

三四七

第七百二十五條—第七百二十八條—第七百二十九條—第七百三十條—

—第七百三十一條

第二章 戶主及家族

三四九

第一節 總則

三四九

第七百三十三條—第七百三十四條—第七百三十七條—第七百四十三條

第二節 戶主及家族ノ權利義務

三五二

第七百四十七條—第七百四十八條—第七百四十九條

第三節 戶主權ノ喪失

三五三

第七百五十六條—第七百五十七條—第七百六十條—第七百六十一條—

—第七百六十四條

第三章 婚姻

三五五

第一節 婚姻ノ成立

三五六

第一款 婚姻ノ要件 三五六
 第七百七十五條

第二款 婚姻ノ無効及ヒ取消 三五七
 第七百七十八條—第七百八十條—第七百八十五條

第二節 婚姻ノ效力 三五八
 第七百八十九條—第七百九十一條

第三節 夫婦財産制 三五九
 第一款 總則 三五九
 第二款 法定財産制 三五九
 第七百九十九條—第八百一條—第八百二條

第四節 離婚 三六〇
 第一款 協議上ノ離婚 三六〇
 第八百十二條
 第二款 裁判上ノ離婚 三六〇
 第八百十三條—第八百十六條

第四章 親子 三六三
 第一節 實子 三六三
 第一款 嫡出子 三六四

第八百二十三條—第八百二十五條

第二款 庶子及ヒ私生子 三六五
 第八百三十五條

第二節 養子 三六六
 第一款 縁組ノ要件 三六六
 第八百三十九條—第八百四十七條
 第二款 縁組ノ無効及ヒ取消 三六七
 第八百五十一條—第八百五十九條
 第三款 縁組ノ效力 三六九
 第八百六十條—第八百六十一條
 第四款 離縁 三六九
 第八百六十五條—第八百六十六條—第八百七十五條

第五章 親權 三七三
 第一節 總則 三七三
 第八百七十七條—第八百七十八條

第二節 親權ノ效力 三七五
 第八百七十九條—第八百八十三條—第八百八十四條—第八百八十六條
 —第八百八十七條—第八百八十八條—第八百九十五條

第三節 親權ノ喪失

第八百九十六條—第八百九十七條—第八百九十九條

三八二

第六章 後見

第一節 後見ノ開始

第九百條

三八四

第二節 後見ノ機關

第一款 後見人

第九百一條—第九百三條—第九百四條—第九百五條—第九百六條—

三八四

—第九百七條—第九百八條—第九百九條

三八四

第二款 後見監督人

第九百十五條

三九〇

第三節 後見ノ事務

第九百十七條—第九百二十三條—第九百二十九條—第九百三十條—

三九一

第九百三十四條

第四節 後見ノ終了

第九百三十四條

三九七

第七章 親族會

第九百四十四條—第九百四十五條—第九百四十六條—第九百四十七條—

三九八

—第九百四十八條—第九百四十九條—第九百五十一條—第九百五十

二條—第九百五十三條

第八章 扶養ノ義務

第九百五十四條—第九百五十九條

四〇一

第五編 相續

第一章 家督相續

第一節 總則

第九百六十六條

四〇三

第二節 家督相續人

第九百六十八條—第九百六十九條—第九百七十條—第九百七十二條—

四一五

—第九百七十三條—第九百七十四條—第九百七十五條—第九百七十七

條—第九百七十九條—第九百八十二條—第九百八十三條—第九百八

第三節 家督相續ノ效力

第九百八十六條—第九百八十八條—第九百八十九條

四三二

第二章 遺產相續

第一節 總則

第九百九十二條—第九百九十三條

四三六

第二節 遺產相續人

四三九

第九百九十四條—第九百九十六條
 第三節 遺產相續ノ效力
 第一款 總則
 第一千一條
 第三章 相續ノ承認及ト拋棄
 第一節 總則
 第一千二十條
 第二節 承認
 第一款 單純承認
 第一千二十三條—第一千二十四條
 第二款 限定承認
 第一千二十五條
 第三節 拋棄
 第六章 遺言
 第二節 遺言ノ方式
 第一款 普通方式
 第三款 遺言ノ效力
 第一千八十七條

商法

第一編 總則
 第一章 法例
 第一條—第三條
 第二章 商人
 第三章 商業登記
 第十二條—第十五條
 第四章 商號
 第十六條—第十八條—第二十三條
 第五章 商業帳簿
 第二十五條—第二十六條

第六章 商業使用人

第三十條

第二編 會社

第一章 總則

第四十六條—第四十七條—第四十八條

第二章 合名會社

第一節 設立

第五十三條

第三節 會社ノ外部ノ關係

第六十三條

第四節 社員ノ退社

第七十條

第五節 解散

第七十四條—第八十一條—第八十三條

第六節 清算

第九十一條—第九十二條—第九十五條—第一百三條

第三章 合資會社

第一百十二條—第一百十四條

四五二

四五三

四五三

四五四

四五四

四五六

四五六

四五七

四五七

四六〇

第四章 株式會社

第一節 設立

第二十條—第二百二十六條—第二百二十九條—第三百一十一條—第四百十條—第四百四十一條

四六一

第二節 株式

第四百四十四條—第四百四十六條—第四百四十九條—第四百五十條—第五百十二條—第五百五十三條—第五百五十四條

四六六

第三節 會社ノ機關

第一款 株主總會

第一百五十六條—第一百六十一條—第一百六十三條—第一百六十三條ノ二—第一百六十三條ノ三

四八一

第二款 取締役

第一百六十四條—第一百六十七條ノ二—第一百七十條—第一百七十二條—第一百七十六條—第一百七十七條—第一百七十九條

四八五

第三款 監査役

第一百八十五條—第一百八十九條

四九一

第四節 會社ノ計算

第一百九十二條—第一百九十三條—第一百九十八條

四九二

第六節 定款ノ變更 四九五
 第二百十二條ノ二—第二百十三條—第二百十九條—第二百二十條

第七節 解散 四九六

第八節 清算 四九六
 第二百二十七條—第二百二十八條—第二百三十四條

第六章 外國會社 四九九
 第二百五十五條

第七章 罰則 五〇〇
 第二百六十二條—第二百六十二條ノ二

第三編 商行爲 五〇二

第一章 總則 五〇二
 第二百六十三條—第二百六十四條—第二百六十五條—第二百六十六條—
 第二百七十三條—第二百七十六條—第二百七十七條—第二百七十
 九條—第二百八十二條—第二百八十五條

第二章 賣買 五〇九
 第二百八十六條—第二百八十七條—第二百八十八條

第四章 匿名組合 五一一
 第三百一條

第五章 仲立營業 五一一
 第三百六條—第三百七條—第三百十二條

第六章 問屋營業 五二二
 第三百十三條—第三百十四條

第七章 運送取扱營業 五二三
 第三百二十一條—第三百二十二條—第三百二十八條

第八章 運送營業 五二四
 第一節 物品運送 五二四
 第三百三十三條—第三百三十七條—第三百三十九條—第三百四十條—
 第三百四十二條—第三百四十三條—第三百四十四條—第三百四十九
 條

第二節 旅客運送 五二三
 第三百五十條

第九章 寄託 五二三
 第二節 倉庫營業 五二三
 第三百五十九條—第三百六十五條—第三百七十九條

第十章 保險 五二四
 第一節 損害保險 五二四

第一款 總則
 第三百八十四條—第三百八十五條—第四百十六條
 第二款 生命保險
 第四百二十七條—第四百二十八條—第四百二十九條
 第四編 手形
 第一章 總則
 第四百三十五條—第四百三十六條—第四百三十七條—第四百三十八條
 —第四百三十九條—第四百四十條—第四百四十一條—第四百四十二條—第四百四十三條—第四百四十四條
 第二章 爲替手形
 第一節 振出
 第四百四十五條—第四百五十一條—第四百五十三條—第四百五十四條
 第二節 裏書
 第四百五十五條—第四百五十七條—第四百六十一條—第四百六十二條
 —第四百六十三條—第四百六十四條
 第三節 引受
 第四百六十八條
 第五節 支拂
 五五〇

第四百八十二條—第四百八十三條
 第六節 償還ノ請求
 第四百八十七條—第四百八十七條ノ二—第四百八十八條—第四百八十九條—第四百八十九條ノ二—第四百九十二條
 第七節 保證
 第四百九十七條
 第九節 拒絕證書
 第五百十四條—第五百十五條
 第三章 約束手形
 第五百二十五條—第五百二十六條ノ二—第五百二十九條
 第四章 小切手
 第五百三十條—第五百三十四條
 第五編 海商
 第一章 船舶及船舶所有者
 第五百四十四條—第五百四十五條
 第二章 船員
 第一節 船長
 第五百五十九條—第五百六十六條—第五百六十八條
 五五一
 五五二
 五五五
 五五五
 五五七
 五六九
 五七一
 五七一
 五七三
 五七三

| | |
|------------------------------------|-----|
| 第三章 運送 | |
| 第一節 物品運送 | |
| 第一款 總則 | 五六五 |
| 第二款 船荷證券 | 五六五 |
| 第六百十二條——第六百十三條——第六百十四條——第六百十九條 | |
| 第六百二十條——第六百二十九條 | 五七七 |
| 第四章 海損 | 五七六 |
| 第六百五十條——第六百五十一條 | |
| 第五章 海難救助 | 五七九 |
| 第六百五十二條ノ二 | |
| 第六章 保險 | 五七九 |
| 第六百五十三條——第六百五十四條——第六百六十四條——第六百六十七條 | |
| 第六百七十條——第六百七十一條 | |
| 第七章 船舶債權者 | 五八二 |
| 第六百八十條 | |
| 商法 (明治二十三年法律第三十二號) | |
| 總則 | 五八三 |
| 第一條 | |

| | |
|----------------------------|-----|
| 第一編 商ノ通則 | 五八三 |
| 第一章 商事及ヒ商人 | 五八三 |
| 第四條——第六條 | |
| 第三章 商號 | 五八四 |
| 第二十九條 | |
| 第四章 商業帳簿 | 五八五 |
| 第三十九條 | |
| 第五章 代務人及ヒ商業使用人 | 五八五 |
| 第四十五條——第五十一條——第五十四條——第五十五條 | |
| 第六章 商事會社及ヒ共算商業組合 | 五八六 |
| 商事會社總則 | 五八六 |
| 第七十二條——第七十三條 | |
| 第一節 合名會社 | 五九〇 |
| 第四款 第三者ニ對スル社員ノ權利義務 | 五九〇 |
| 第一百十二條 | |
| 第五款 社員ノ退社 | 五九〇 |
| 第一百二十條 | |
| 第六款 會社ノ解散 | 五九一 |

第二節 合資會社
 第三百三十七條—第四百三十三條—第四百四十五條
 第三節 株式會社
 第一款 總則
 第二款 會社ノ發起及ヒ設立
 第六十一條—第六十七條—第六十八條—第七十一條—第七十二條
 第四款 株式
 第八十條—第八十二條
 第五款 取締役及ヒ監査役
 第八十五條—第八十六條—第八十八條
 第六款 株主總會
 第七款 定款ノ變更
 第八十六條
 第八款 株金ノ拂込
 第八十五條
 第九款 會社ノ義務
 第九十七條—第九十一條
 五九一
 五九二
 五九三
 五九五
 五九八
 六〇〇
 六〇一
 六〇二
 六〇二

第十一款 取締役及ヒ監査役ニ對スル訴訟
 第九十九條
 第十三款 會社ノ清算
 第一百四十條—第一百四十六條
 第四節 罰則
 第一百六十二條
 第五節 共算商業組合
 第一百六十六條—第一百六十七條
 第七章 商事契約
 第七節 時效
 第二百四十九條
 第十一節 指圖證券及ヒ無記名證券
 第八章 代辦人、仲立人、仲買人、運送取扱人及ヒ運送人
 第五節 仲買人
 第四百五十六條
 第六節 運送取扱人
 第四百八十四條—第四百八十九條
 第七節 運送人
 六〇三
 六〇四
 六〇四
 六〇四
 六〇五
 六〇五
 六〇六
 六〇六
 六〇六
 六〇七
 二七

第四百九十三條—第五百五條—第五百十六條
第九章 賣買 六〇九
第二節 供給契約 六〇九
第五百五十三條
第十章 信用 六〇〇
第三節 寄託 六〇〇
第六百八條—第六百二十一條
第十一章 保險 六〇一
第一節 總則 六〇一
第六百三十七條—第六百五十三條
第二節 火災及ヒ震災ノ保險 六〇一
第五節 生命保險、病傷保險及ヒ年金保險 六〇三
第六百七十八條
第十二章 手形及ヒ小切手 六〇二
總則 六〇二
第七百二條—第七百五條—第七百七條—第七百十條—第七百十一條
—第七百十四條
第一節 爲替手形 六〇五

第一款 振出 六二五
第七百十六條
第二款 裏書 六二六
第七百二十三條—第七百二十四條—第七百二十五條—第七百二十八條
第五款 保證 六二八
第七百五十一條
第六款 支拂 六二八
第八款 償還請求 六二八
第七百七十六條—第七百八十一條—第七百八十三條—第七百八十六條
第二節 約束手形 六三一
第八百一十一條—第八百十五條
第三節 小切手 六三四
第八百十七條
第二編 海商
第二章 船舶所有者 六三五
第二節 船舶所有者ノ權利及ヒ義務 六三五
第八百四十二條
第三章 船舶債權者 六三六

| | | |
|------------|--|-----|
| 第八百五十八條 | 第六章 海損 | 六三七 |
| 第四章 船長及ヒ海員 | 第八章 保險 | 六三八 |
| 第一節 船長 | 第二節 保險者及ヒ被保險者ノ權利義務 | 六三九 |
| 第八百六十三條 | 第九百五十九條 | |
| 第五章 運送契約 | 第三編 破產 | |
| 第二節 船荷證書 | 第一章 破產宣告 | 六四〇 |
| 第九百二條 | 第九百七十八條—第九百七十九條—第九百八十條 | 六四一 |
| 第四節 旅客運送 | 第二章 破產ノ效力 | 六四二 |
| 第六百六十三條 | 第九百八十五條—第九百八十八條—第九百八十九條—第九百九十條—第九百九十一條 | 六四三 |
| 第五章 運送契約 | | |
| 第二節 船荷證書 | | |

民事訴訟法

| | | |
|---------------------------------|-------------------|-----|
| 第三章 別除權 | 第九百九十七條 | 六四四 |
| 第五章 財團ノ管理及ヒ換價 | 第一千九十九條—第一千二百二十二條 | 六四四 |
| 第六章 債權者 | 第一千二十六條—第一千二十七條 | 六四六 |
| 第一節 債權ノ届出及ヒ確定 | | 六四六 |
| 第一編 總則 | | |
| 第一章 裁判所 | | 六四七 |
| 第一節 裁判所ノ事物ノ管轄 | | 六四七 |
| 第七條—第九條 | | |
| 第二節 裁判所ノ土地ノ管轄裁判籍 | | 六四八 |
| 第十四條—第十六條—第十八條—第二十條—第二十二條—第二十三條 | | |
| 第四節 裁判所ノ管轄ニ付テノ合意 | | 六五〇 |
| 第三十條 | | |

第五節 裁判所職員ノ除斥及ヒ忌避

六五一

第三十二條—第三十三條—第三十八條

第六節 検事ノ立會

六五四

第四十二條

第二章 當事者

六五六

第一節 訴訟能力

六五六

第四十三條—第四十四條—第四十五條—第四十六條

第二節 共同訴訟人

六六七

第四十八條—第四十九條—第五十條

第三節 第三者ノ訴訟參加

六七九

第五十一條—第五十二條—第五十三條—第五十四條—第五十五條—
第五十七條—第五十九條—第六十一條

第四節 訴訟代理人及ヒ補佐人

六八四

第六十三條—第六十五條—第六十九條—第七十條

第五節 訴訟費用

六九二

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

第六節 保證

七〇一

第八十七條

第七節 訴訟上ノ救助

七〇一

第九十一條—第九十三條—第九十四條—第一百條

第三章 訴訟手續

七〇三

第一節 口頭辯論及ヒ準備書面

七〇三

第三條—第五條—第六條—第十條—第十一條—第一百十
二條—第一百四條—第一百七條—第一百八條—第一百九條—第百
二十條—第二百一十一條—第二百二十二條—第二百二十四條—第二百十九
條—第三十條—第三十一條—第三十二條—第三十三條—
第三十四條

第二節 送達

七〇四

第三十六條—第三十八條—第四十條—第四十二條—第四四
十三條—第四十五條—第四十六條—第五十一條—第五十三
條—第五十六條

第三節 期日及ヒ期間

七〇四

第五十九條—第六十一條—第六十三條—第六十六條—第百
六十七條—第六十九條

第四節 懈怠ノ結果及ヒ原狀回復

七〇八

第七十三條—第七十四條

第五節 訴訟手續ノ中斷及ヒ中止

第七十八條—第七十九條—第八十條—第八十三條—第八十四條—第八十五條—第八十六條—第八十七條—第八十八條—第八十九條

第二編 第一審ノ訴訟手續

第一章 地方裁判所ノ訴訟手續

第一節 判決前ノ訴訟手續

第九十條—第九十一條—第九十二條—第九十三條—第九十五條—第九十六條—第九十七條—第九十八條—第九十九條—第一百條—第一百六條—第一百七條—第一百九條—第二十一條—第二十二條—第二十三條—第二十四條—第二十六條—第二十七條—第二十八條—第二十九條—第三十條—第三十一條—第三十二條—第三十三條—第三十八條—第三十九條—第四十條—第四十一條—第四十二條—第四十四條—第四十五條

第二節 判決

第二十五條—第二十七條—第二十八條—第二十九條—第三十條—第三十一條—第三十二條—第三十三條—第三十五條—第三十六條—第三十七條—第三十八條—第三十九條—第四十條—第四十一條—第四十二條—第四十四條—第四十五條

第三節 闕席判決

第四十六條—第五十一條—第五十四條—第五十六條—第五十七條—第五十八條—第五十九條—第六十條—第六十一條—第六十三條

第四節 計算事件、財産分別及ヒ此ニ類スル訴訟ノ準備手續

第六十六條—第七十二條

第五節 證據調ノ總則

第七十三條—第七十四條—第七十五條—第七十六條—第七十七條—第七十八條—第七十九條—第八十條—第八十八條

第六節 人證

第八十九條—第九十一條—第九十七條—第九十八條—第九十九條—第三百一條—第三百二條—第三百三條—第三百五條—第三百六條—第三百七條—第三百八條—第三百十條—第三百十六條—第三百十七條—第三百十九條

第七節 鑑定

第二百二十四條—第三百三十一條—第三百三十三條

第八節 書證

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

第九節 檢證

一四一

第十節 當事者本人ノ訊問

一四二

第三百六十三條

第二章 區裁判所ノ訴訟手續

一四三

第一節 通常ノ訴訟手續

一四三

第三百八十一條

第二節 督促手續

一四三

第三百八十三條——第三百八十七條——第三百九十一條——第三百九十四條

第三編 上訴

一四六

第一章 控訴

一四七

第三百九十六條——第三百九十七條——第三百九十八條——第三百九十九條

第四百條——第四百一條——第四百二條——第四百五條——第四百六條

第四百八條——第四百九條——第四百十一條——第四百十二條——第四

百十三條——第四百十四條——第四百十五條——第四百十六條——第四百十

八條——第四百十九條——第四百二十條——第四百二十一條——第四百二十

二條——第四百二十三條——第四百二十四條——第四百二十五條——第四百

二十九條——第四百三十條——第四百三十一條

第二章 上告

一四九

第四百三十二條——第四百三十三條——第四百三十四條——第四百三十五條

第四百三十六條——第四百三十七條——第四百三十八條——第四百三十

九條——第四百四十二條——第四百四十四條——第四百四十六條——第四百

四十七條——第四百四十八條——第四百五十條——第四百五十一條——第四

百五十三條——第四百五十四條

第三章 抗告

一四七

第四百五十五條——第四百五十六條——第四百五十八條——第四百六十一條

第四百六十二條——第四百六十三條——第四百六十四條——第四百六十

六條

第四編 再審

一四四

第四百六十七條——第四百六十八條——第四百六十九條——第四百七十條——

第四百七十二條——第四百七十三條——第四百七十四條——第四百七十六

條——第四百七十八條——第四百七十九條——第四百八十三條

第五編 證書訴訟及ヒ爲替訴訟

一四四

第四百八十四條——第四百八十五條——第四百八十七條——第四百八十八條

第四百八十九條——第四百九十一條——第四百九十二條——第四百九十

四條——第四百九十五條——第四百九十六條

第六編 強制執行

第一章 總則

第四百九十七條—第五百一條—第五百三條—第五百八條—第五百九條—第五百十條—第五百十一條—第五百十二條—第五百十六條—第五百十九條—第五百二十二條—第五百三十一條—第五百三十二條—第五百三十三條—第五百三十九條—第五百四十四條—第五百四十五條—第五百四十六條—第五百四十七條—第五百四十九條—第五百五十條—第五百五十八條—第五百五十九條—第五百六十條—第五百六十二條

二六〇

第二章 金錢ノ債權ニ付テノ強制執行

第一節 動産ニ對スル強制執行

第一款 通則

二八六

二八六

二八六

二八七

第二款 有體動産ニ對スル強制執行

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

第三款 債權及ヒ他ノ財産權ニ對スル強制執行 二九二

第五百九十四條—第五百九十五條—第五百九十七條—第五百九十八條—第五百九十九條—第六百條—第六百一條—第六百三條—第六百

六條—第六百十條—第六百十四條—第六百十七條—第六百二十條—第六百二十二條—第六百二十五條

第四款 配當手續

二〇三

第二節 不動産ニ對スル強制執行

第一款 通則

二〇四

第六百四十條

第二款 強制競賣

二〇五

第六百四十三條—第六百四十四條—第六百四十六條—第六百四十八條—第六百四十九條—第六百五十八條—第六百六十六條—第六百六十七條—第六百六十八條—第六百八十條—第六百八十六條—第六百八十七條—第六百八十八條—第六百九十二條—第六百九十八條—第七百條

第三款 強制管理

二〇三

第七百十三條

第三章 金錢ノ支拂ヲ目的トセサル債權ニ付テノ強制執行

二〇四

第七百三十一條—第七百三十二條—第七百三十三條—第七百三十四條—第七百三十六條

第四章 假差押及假處分

一三七

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

第八編 仲裁手續

一三三

第七百九十三條—第八百一條—第八百二條

民法施行法

一三五

商法施行法

一四四

商法施行條例

一四七

民事訴訟法施行條例

一五〇

帝國憲法

一五一

衆議院議員選舉法

一五二

衆議院議員選舉法施行規則

一五九

法例

一五九

舊刑法

一六二

刑法附則

一六三

刑事訴訟法

一六四

裁判所構成法

一六七

民事訴訟用印紙法

一八一

民事訴訟費用法

一八五

家資分散法

一八六

競賣法

一八七

人事訴訟手續法

一九四

非訟事件手續法

一九八

商事非訟事件印紙法

二〇四

工場抵當法

二〇四

利息制限法

二〇五

戶籍法

二〇九

| | |
|-----------|-----|
| 不動產登記法 | 一三二 |
| 登記法 | 一三七 |
| 華族世襲財產法 | 一三九 |
| 辯護士法 | 一三九 |
| 公證人法 | 一四〇 |
| 執達吏規則 | 一三一 |
| 行政法 | 一三一 |
| 訴願法 | 一三八 |
| 行政裁判法 | 一三八 |
| 陸軍經理部條例 | 一三九 |
| 臺灣陸軍經理部條例 | 一三九 |
| 陸軍武官結婚條例 | 一四〇 |
| 林區署官制 | 一四〇 |
| 地方官官制 | 一四一 |

| | |
|----------------|-----|
| 師範教育令 | 一四一 |
| 府縣制 | 一四二 |
| 府縣會規則 | 一四二 |
| 府縣會議員選舉規則 | 一四三 |
| 市制 | 一四四 |
| 町村制 | 一四四 |
| 區町村會法 | 一四五 |
| 土地收用法 | 一五三 |
| 官有地取扱規則 | 一五三 |
| 北海道國有未開地處分法 | 一五六 |
| 北海道土地拂下規則 | 一五九 |
| 東京市區改正土地建物處分規則 | 一五九 |
| 森林法 | 一六〇 |
| 國有林野法 | 一六〇 |

| | |
|-------------|------|
| 國有林野法施行規則 | 一三六一 |
| 部分木仕付條例 | 一三六一 |
| 國有土地森林原野下戾法 | 一三六二 |
| 水利組合法 | 一三六三 |
| 河川法 | 一三六四 |
| 著作權法 | 一三六五 |
| 版權條例 | 一三六五 |
| 出版條例 | 一三六六 |
| 會計法 | 一三六六 |
| 會計法補則 | 一三六七 |
| 供託法 | 一三六七 |
| 國稅徵收法 | 一三六九 |
| 酒造稅法 | 一三七〇 |
| 印紙稅法 | 一三七〇 |

| | |
|------------|------|
| 證券印稅規則 | 一三七一 |
| 非常特別稅法 | 一三七四 |
| 土地臺帳規則 | 一三七四 |
| 土地臺帳規則施行細則 | 一三七五 |
| 軌道條例 | 一三七五 |
| 鐵道運轉規程 | 一三七六 |
| 船員法 | 一三七六 |
| 海上衝突豫防法 | 一三七六 |
| 水難救護法 | 一三七七 |
| 特許法 | 一三七七 |
| 特許法施行細則 | 一三八三 |
| 特許條例 | 一三八四 |
| 特許代理業者登錄規則 | 一三八四 |
| 商標法 | 一三八五 |

| | |
|----------------|------|
| 商標法施行細則 | 一三九二 |
| 商標條例 | 一三九三 |
| 意匠法 | 一三九四 |
| 實用新案法 | 一三九四 |
| 實用新案法施行規則 | 一三九七 |
| 保險業法 | 一三九七 |
| 取引所法 | 一三九七 |
| 米商會所條例 | 一四〇〇 |
| 銀行條例 | 一四〇一 |
| 貯蓄銀行條例 | 一四〇二 |
| 國立銀行條例 | 一四〇三 |
| 國立銀行營業滿期前特別處分法 | 一四〇三 |
| 農工銀行法 | 一四〇四 |
| 產業組合法 | 一四〇四 |

| | |
|----------------|------|
| 產牛馬組合法 | 一四〇六 |
| 重要物產同業組合法 | 一四〇七 |
| 鑛業法 | 一四〇八 |
| 鑛業條例 | 一四一〇 |
| 日本抗法 | 一四一三 |
| 漁業法 | 一四一四 |
| 遠洋漁船檢查規程 | 一四一五 |
| 農會令 | 一四一六 |
| 國際法 | 一四一六 |
| 領事官職務規則 | 一四一六 |
| 日本國大不列顛國修好通商條約 | 一四一七 |
| 日獨通商航海條約 | 一四一七 |
| 代人規則 | 一四一七 |
| 出訴期限規則 | 一四一八 |

土地賣買讓渡規則 一四二〇
 地所質入書入規則 一四二〇
 建物書入質規則 一四二一
 動產不動產書入金穀貸借規則 一四三三
 金穀貸借請人證人辨償規則 一四三三
 爲替手形約束手形條例 一四三四
 明治五年公布第五十號 一四三四
 明治五年公布第三十七號 一四三五
 明治六年布告第十號 一四五六
 明治六年布告第二十一號 一四五六
 明治六年布告第五十一號 一四六六
 明治六年布告第六十二號 一四六七
 明治六年布告第二百十二號 一四六七
 明治六年布告第二百三十五號 一四七七

明治六年布告第二百四十九號 一四七八
 明治六年布告第二百六十三號 一四九〇
 明治七年布告第二百二十號 一四九〇
 明治八年布告第六號 一四九二
 明治八年布告第二十三號 一四九二
 明治八年布告第六十三號 一四九二
 明治八年布告第六十六號 一四九二
 明治八年布告第六十六號 一四九二
 明治九年布告第四十一號 一四九三
 明治九年布告第六十七號 一四九三
 明治九年布告第九十九號 一四九四
 明治十年布告第十九號 一四九五
 明治十年布告第四十三號 一四九五
 明治十年布告第五十號 一四九九

明治十五年布告第六十號 一四四〇

明治二十三年法律第四百號 一四四〇

明治二十三年法律第六號 一四四一

明治三十二年法律第四十號 一四四二

明治三十二年法律第七十號 一四四四

明治三十三年法律第十七號 一四四四

明治三十三年法律第七十二號 一四四六

明治三十四年法律第三十九號 一四五〇

明治四十二年法律第二十二號 一四五一

明治四十二年法律第四十號 一四五二

明治二十四年勅令第三號 一四五三

明治二十五年勅令第六號 一四五四

明治二十六年勅令第七十四號 一四五四

明治二十六年勅令第二百六十一號 一四五六

明治三十二年勅令第三百二十九號 一四五八

明治四年四月四日太政官達 一四五九

明治九年太政官達第五十八號 一四六〇

明治十五年太政官布達第二號 一四六〇

明治十五年太政官布達第三號 一四六一

明治十七年太政官布達第十九號 一四六一

明治七年內務省布達甲第三十一號 一四六一

明治十二年內務省達乙第三十九號 一四六二

明治十四年內務省達乙第三十三號 一四六三

明治十五年八月內務省番外達 一四六四

明治十六年七月內務省番外達 一四六四

明治十八年內務省達甲第二十號 一四六七

明治三十三年內務省令第三十八號 一四六七

明治三十六年內務省令第二號 一四六七

| | |
|-----------------|------|
| 明治九年教部省達第三號 | 一四六八 |
| 明治九年工部省布達第十八號 | 一四七〇 |
| 明治五年大藏省觸第一百十八號 | 一四七〇 |
| 明治十一年大藏省達乙第七號 | 一四七〇 |
| 明治二十五年大藏省令第二號 | 一四七一 |
| 明治三十五年大藏省令第二十七號 | 一四七一 |
| 明治六年司法省布達第四十三號 | 一四七二 |
| 明治七年司法省達第二十四號 | 一四七二 |
| 明治十年司法省達丁第四十六號 | 一四七二 |
| 明治十年司法省達丁第七十五號 | 一四七三 |
| 明治十一年司法省達丁第九號 | 一四七三 |
| 明治十五年司法省達丁第四十四號 | 一四七三 |
| 明治三十二年司法省令第四十一號 | 一四七四 |
| 明治三十一年農商務省令第一號 | 一四七四 |

明治十七年兵庫縣達丙第二百二十二號

一四七五

大審院民事判例要旨類集目次終

民

法

大審院民事判例要旨類集

民法

第一編 總則

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

(同主旨)

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

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

(參照)

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

民法 總則

| | | | |
|----|----|-----|---|
| 三 | 三 | 三 | 年 |
| 三 | 六 | 九 | 卷 |
| 三 | 四 | 一〇八 | 頁 |
| 二六 | 二〇 | 二七九 | |
| 二 | 八五 | | |

第一章 人

第一節 私權ノ享有

〔第一條〕

○民法施行前ト雖モ胎兒ハ私權ヲ享有スルヲ得ス

第二節 能力

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

〔第三條〕

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

〔同主旨〕

民法施行前ト雖モ未成年者ハ無能力者ト推定セラレタルヲ以テ唯其法律行爲ヲ爲シタルトキ

〔參照〕

年齡既ニ丁年ニ近接シタルナ理由トシテ之ヲ有效ナリト判斷シタルハ不法タルコトヲ免レヌ
未成年者ハ完全ノ能力ヲ有セストノコトハ事實上ノ問題ニ非スシテ法律上ノ推定ナリ
滿二十歳以下ノ者ト雖モ法律上無能力ナリトノ規定ナキニ依リ其能力ノ有無ハ事實上ノ判斷ニ屬スヘキモノトス

〔第四條〕

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

〔參照〕

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

〔第十二條〕

民法 總則 人 能力

| | | | | | |
|-----|-----|-----|----|----|----|
| 二七 | 二五 | 三六 | 二九 | 二九 | 三四 |
| | 一五 | | 一〇 | 三 | 三 |
| 三八九 | 一一二 | 八二〇 | 三〇 | 六七 | 五七 |

| | | |
|----|-----|----|
| 三五 | 三六 | 三二 |
| 二 | | 一 |
| 一 | 七〇六 | 七 |

(刑) ○準禁治産者カ保佐人ノ同意ヲ要スル法律行為ヲ爲ス場合ニ於テハ其同意ハ準禁治産者ニ對シテ之ヲ表示スレハ足り特ニ保佐人ヨリ法律行為ノ相手方ニ對シテ之ヲ表示スルコトヲ要セス

四二

五四二

○民法第十二條第一項第二號ニ所謂借財トハ獨リ消費貸借ノミヲ指稱シタルニ非スシテ約束手形ヲ振出ス行為ノ如キモ亦之ニ包含セルモノトス

三九

七五八

○民法第十二條第一項第三號ニ謂フ不動産ニ關スル權利ノ得喪ヲ目的トスル行為ヲ爲スコトトハ獨リ不動産其物ヲ直接ニ契約ノ目的ト爲シ之ヲ賣買讓渡シ又ハ買受讓受ルカ如キ場合ノミナラス北海道未開地處分法ニ依リ土地ノ貸下ヲ受ケタル者カ法定ノ條件ヲ具備シタルトキ其土地ノ付與ヲ受クル權利ヲ讓渡ス場合ノ如キモ亦之ニ包含セルモノトス

三七

三三〇

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

四〇

三六八

○準禁治産者タル被告カ應訴ノ際保佐人ノ同意ヲ得タル場合ニ於テ其意義廣濶ナルトキハ該事件終局ニ至ル迄ノ訴訟行為ノ同意ヲ包含スルモノトス

四一

二二六

(刑) ○犯罪行為ノ被害者カ刑事訴訟法ノ規定ニ依リ其犯罪ニ付キ爲ス所ノ告

(第十三條)

訴告發ハ民法第十二條ニ所謂訴訟行為ニ非ス

『第十三條』

四二

二二九

○民法ノ規定ニ依リ準禁治産ノ申立ヲ爲ス權利アル者ハ其宣告カ取消サレタル場合ニ於テハ更ニ準禁治産ノ申立ヲ爲スコトヲ妨ケス
○準禁治産ノ取消決定以前ニ於テ準禁治産者カ爲シタル浪費行為ト雖モ新ニ準禁治産ノ申立ニ對シ裁判ヲ爲スヘキ時ニ當リ其事實ニ據リテ本人ニ依然浪費ノ習癖アルコトヲ認定スルニ足ルヘキトキハ援テ以テ準禁治産ノ原因ト爲スコトヲ得

四〇

二二〇

四〇

二二〇

(第十四條)

『第十四條』

○妻カ夫ノ許可ヲ受ケスシテ自己ノ不動産ニ抵當權ヲ設定シ登記ヲ爲シタル場合ニ於テハ夫ハ其抵當權設定行為ヲ取消シ且登記ノ抹消ヲモ請求シ得ルモノトス
○有夫ノ婦カ子ノ法定代理人トシテ訴訟ヲ提起スルニハ夫ノ許可ヲ要セス
○妻カ訴訟行為ヲ爲スニハ夫ノ許可ヲ得サルヘカラス
○妻カ夫ノ許可ヲ得スシテ爲シタル訴訟行為ト雖モ之ヲ取消ササル間ハ有效ノモノトシテ成立スルカ故ニ夫ノ追認ヲ受クルトキハ最初ヨリ許

三九

八九三

三四

三三

一三六

三四

五

一三七

可アリタルト同一ノ效力ヲ有スルモノトス

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

〔同主〕

妻カ訴訟ヲ爲スニハ每審各別ニ夫ノ許可ヲ得ルヲ必要トセス

○妻ノ行爲ニ對スル夫ノ取消權ヲ認メタルハ其目的當ニ夫婦間ノ平和ヲ維持セントスルニ在ルノミナラス尙ホ夫ノ財産上ノ利益ヲモ保護セントスルニ在ルヲ以テ妻ノ行爲ニ因リ財産上ノ利益カ害セラレサルニ於テハ夫ノ取消權ハ婚姻ノ解消ニ因リ消滅スト雖モ否ラサル場合ニ於テハ婚姻ノ解消後ニ於テモ尙ホ存在スルモノトス

○妻ノ行爲ハ必スシモ常ニ夫ノ財産上ノ利益ヲ害スルモノニ非サルヲ以テ婚姻解消後ニ夫カ爲シタル妻ノ行爲ノ取消ヲ有效ナリト主張セントスルニハ妻ノ行爲カ夫ノ財産上ノ利益ヲ害スルコトヲ證明セサルヘカラス

〔第二十條〕

〔第二十條〕

| | |
|----|-----|
| 三七 | 四九七 |
| 三七 | 八〇五 |
| 三三 | 三六 |
| 二 | 八六四 |
| 二 | 八六四 |
| 二 | 八六四 |

○民法第二十條ハ準禁治産者ノ如キ無能力者カ或法律行爲ヲ爲スニ付キ自ラ準禁治産者ニ非サルコトヲ信セシムル爲メ相手方ニ對シ詐術ヲ施シテ之ヲ信セシメタル場合ハ勿論其法律行爲ニ付キ保佐人ノ同意ヲ得タルコトヲ信セシムル爲メ詐術ヲ用キ相手方ヲシテ之ヲ信セシメタル場合ニ於テモ亦其行爲ノ取消ヲ許ササルモノト解釋セサルヘカラス

第三節 住所

〔第二十四條〕

〔第二十四條〕

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

第二章 法人

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

○寺院ハ其實質上一ノ法人ナルカ故ニ適法ノ代表機關ヲ以テスレハ特ニ

| | | |
|----|---|-----|
| 三五 | 二 | 四六 |
| 三五 | 二 | 二四 |
| 三七 | | 九四〇 |

法令ノ禁止セサル限り通常法人ノ爲シ得ヘキ法律行爲ハ總テ之ヲ爲スヘキ能力アルモノトス

(參照)

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

第一節 法人ノ設立

(第三十三條)

『第三十三條』

○民法施行後ハ賴母子講ハ法人ノ資格ヲ有セス隨テ其代表者ノ存在ヲ認ムルヲ得ス

(第三十四條)

『第三十四條』

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

(第四十三條)

『第四十三條』

○民法施行前ニ於テハ民法第四十三條ノ如キ規定ナカリシカ故ニ商事會

社ハ其目的タル營業ノ範圍外ニ於ケル民法上ノ法律行爲ト雖モ絶對ニ之ヲ爲スヲ得サルモノニ非ス

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

○民法第四十三條ニ依レハ法人ハ其目的以外ニ人格ヲ有セサルカ故ニ其目的ノ範圍外ニ於ケル業務擔當社員ノ行爲ハ縱令會社ノ名義ヲ以テシタルトキト雖モ之ヲ會社ノ事務ナリト云フヘカラス從テ其行爲ハ會社ニ對シテ效力ヲ生スルコトナシ

○公益法人ハ民法第四十三條ニ依リ法令ノ規定ニ從ヒ定款ニ因リテ定マリタル目的ノ範圍内ニ非サレハ權利ヲ有シ義務ヲ負フコトヲ得サルモノナルヲ以テ其目的タル行爲及ヒ之ヲ遂行スルニ必要ナル行爲以外ノ行爲ハ法人ノ目的ト相牽連シ法人ノ爲メ利便ヲ得セシムルモノト雖モ法人ノ行爲トシテ無効タルヲ免レス

(第四十四條)

『第四十四條』

○民法第四十四條第一項ハ法人ノ目的範圍内ニ於テ理事其他ノ代理人カ

| | | | | | |
|----|----|----|----|----|-----|
| 四〇 | 二八 | 二九 | 三〇 | 三三 | 四〇 |
| | 三 | 九 | 二 | 一〇 | |
| | 七 | 四 | 六 | 五 | |
| | | | | | 二二 |
| | | | | | 二〇 |
| | | | | | 八二〇 |

當然行フヘキ職務ニ關シ其執行上他人ニ損害ヲ加ヘタルトキハ法人ニ於テ其責ニ任スヘシトノ規定ニシテ其行爲ノ惡意ニ出テタルト否トヲ問ハサルモノトス

三五 二 一三三

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

三六 一五七一

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

三九 二六七

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

三九 二六七

(刑) ○會社ハ取締役ノ權限外ノ行爲ニ付キ責任ヲ負フコトナキヲ原則トスト雖モ取締役カ會社ノ營業ニ付キ爲シタル不法行爲ニ對シテ會社ハ其責

任ヲ辭スルヲ得ス

四五 一〇〇九

○銀行ノ取締役カ銀行ノ債權ヲ實行スル爲メ債務者ニ對シ裁判上ノ請求ヲ爲スコトハ其職務ノ範圍内ニ屬スルヲ以テ民事裁判上債務者ノ舉ゲタル反證ヲ打破スル目的ヲ以テ刑事ノ告訴ヲ爲スカ如キハ民法第四十四條第一項ノ所謂法人ノ代理人カ其職務ヲ行フニ付キ爲ス行爲ニ屬ス

元 八七〇

(第四十六條)

○同一人カ法人ノ理事ニ再選重任シタルトキハ其氏名住所ニ異動ナキ場合ト雖モ一旦其資格ヲ喪失シテ更ニ新資格ヲ取得セルモノナレハ民法第四十六條所定ノ登記事項ニ變更ヲ生シタルトキトアルニ該當ス

四 八七一

第三節 法人ノ解散

(第七十九條)

○株式會社ノ清算人カ其就職ノ日ヨリ二个月ヲ經過シタル後債權申出期間ヲ定メテ催告スルハ法律ノ認メサル所ニシテ又一旦適法ニ定メタル期間ハ爾後之ヲ變更スルコトヲ許ササルモノトス

四三 六二〇

第四節 罰則

(第八十四條)

○登記申請ノ義務ヲ怠リタルトキ理事數名アル場合ニハ法律上又ハ定款

上何人又ハ何名カ其義務ヲ負擔スルモノナルヤヲ定メ以テ處罰スヘキ者ヲ決定セサルヘカラス

第二章 物

〔第八十五條〕

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

〔第八十六條〕

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

(同左)

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

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

○民法第八十六條第一項ニ所謂「其定著作物」トハ絕對ニ其自然ノ狀態ヲ毀

損スルニ非サレハ之ヲ分離シ若クハ他ニ移動セシムルコトヲ得サル物ノミニ限ルノ法意ナリト云フヲ得ス

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

〔第八十七條〕

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

〔第八十九條〕

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

(參照)

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

| | | | | | |
|----|----|----|----|-----|----|
| 三五 | 三九 | 三三 | 二九 | 二六 | 二五 |
| 一七 | 九 | 四 | 五 | 三八 | 四 |
| 三七 | 九七 | 四 | 四 | 一七〇 | 四 |
| 三三 | 七二 | 五 | 五 | 一七〇 | 四 |

第四章 法律行為

(刑)

- 盜難届ヲ爲スハ法律行為ニ非ス
- 登記ハ法律行為ニ非サレトモ其行為ノ結果ヲ直接ニ公示スル方法ナレハ之ヲ法律行為ト同視シ其行為ニ對シテ無効ヲ主張シ得ル者ハ之カ公示方法ニ付テモ亦無効ヲ主張シ得ヘキモノトス
- 官有地ノ貸下又ハ山林ノ拂下ヲ出願スル行為ハ私法上ノ行為ニ外ナラサレハ其行為ヲ目的トスル債務ニ付テハ裁判ヲ以テ債務者ノ意思表示ニ代フルコトヲ得
- 當事者間ニ於テ債權ヲ擔保シ且抵當權設定ノ便宜上並ニ差押豫防ノ爲メ不動産ノ賣買ヲ爲シタルトキハ債權擔保ノ爲メニスル所有權移轉ヲ以テ其内容ト爲シタルモノニシテ其他ノモノハ附隨ノ事項トシテ觀察スヘキモノナレハ所謂賣渡抵當即チ信託行為ノ一種ニ外ナラス

(參照)

何人ト雖モ自己ノ有セサル權利ヲ他人ニ移スコトヲ得ス

第一節 總則

(第九十條)

『第九十條』

- 法令ニ違反スル契約ハ裁判所ノ保護スヘキモノニ非サルモ之カ無効タルコトヲ認メシメントスル訴ハ裁判所ノ保護ヲ受クルコトヲ得ルモノトス
- 受贈者ニ於テ受贈ノ土地ヲ絶對永久ニ他ニ讓渡セサルコトヲ約諾シテ其土地ノ贈與ヲ受クルカ如キ法律行為ハ公ノ秩序ニ反スルヲ以テ當然無効タリ
- 離婚セラレタル實母ヲ同居セシムルトキハ子ハ其父ニ對シ違約金ヲ支拂フヘシトノ契約ハ公ノ秩序ニ反スルヲ以テ無効ナリトス
- 期限ヲ定メサル買戻契約ト雖モ公ノ秩序ニ反スルモノニ非ス
- 契約ヲ以テ地上權ノ賣買ヲ禁スルカ如キハ地上權者ノ權利ヲ制限シタルモノトス而シテ此制限ハ公益ヲ害セサルニ付キ當事者ハ有效ニ斯ル契約ヲ締結シ得ヘク唯之ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルニ過キス
- 當事者間ノ或工場ニ從事シタル職工ハ前工場主ノ承諾ヲ得タル上ニ非サレハ他ノ工場ニテ使用スルコトヲ得ストノ契約ハ場所ニ付キ制限アルヲ以テ年月ニ制限ナシト雖モ良民就職ノ自由ヲ褫奪シ從テ公ノ秩序ニ反スル事項ヲ目的ト爲シタルモノト謂フヘカラス

| | | | | | | | | | | |
|----|----|----|----|----|----|----|----|-----|----|----|
| 三四 | 三四 | 三三 | 三三 | 三三 | 三二 | 二五 | 四五 | 四二 | 三九 | 三三 |
| 一〇 | 六 | 一 | 三 | 三 | 二 | 六 | 六 | | 六〇 | 六 |
| 四二 | 六〇 | 五 | 三七 | 二〇 | 一九 | 五三 | 六九 | 一三八 | | 二四 |

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

三五

二

一八

(刑)

○抽籤ニ因リ當事者ノ一方ニ於テ利益ヲ僥倖スル者アルモ同時ニ他ノ一方ニ於テ損失ヲ被ムル者ナキトキハ法律ノ禁止スル富籤ト爲ラス
○日本ノ船舶ハ日本臣民ノミ所有シ得ヘク外國人ハ日本船舶ノ單獨ノ所有者タルコト能ハサルハ勿論日本船舶ノ共有者トシテ其持分ヲモ所有スルコト能ハス(船舶法第一條)從テ日本臣民カ其所有スル船舶ヲ日本ノ船舶トシテ外國人ト共有スヘキ契約ヲ爲スモ其契約ハ國法上日本船舶タルノ資格ナキ内外人ノ共有船舶ヲ日本船舶タラシムルノ效ヲ生セサルノミナラス公益上ノ理由ニ基ク國法ノ禁令ヲ回避スルヲ目的トスル不法ノモノナレハ所謂公ノ秩序ニ反スル事項ヲ目的トスル法律行為ニ該當シ全然無効ニシテ何等ノ效力ヲ生セサルモノトス

三六

三五七

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

三六

三八

○自己ノ生母ト被告トノ間ニ婚姻ノ成立シタル事實アルコトヲ主張シ嫡出子タルコトノ認知ヲ請求スル訴ハ其實身分ノ承認ヲ請求スルモノニ

三六

三五五

外ナラスシテ毫モ公ノ秩序若クハ善良ノ風俗ニ背反スル所ナシ
○公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ヲ害セサル以上ハ如何ナル事項ト雖モ法律行為ノ要件トシテ特ニ之ヲ附加スルコトヲ得

三七

一三六二

○金員ヲ借受ケタル債務者カ債權者ニ對シ債務辨濟ノ爲メ一定ノ年限中藝妓營業ヲ爲シ其所得金ヲ擧ケテ債權者ニ交付スヘク若シ契約ニ違背シ年限内廢業ヲ爲ストキハ元利金ヲ償還スルノ外尙ホ違約過怠料トシテ一定ノ金額ヲ辨償スヘキコトヲ約スルカ如キハ身體ノ拘束ヲ目的トスル契約ニシテ無効ナリトス

三七

一三〇九

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

三七

一六八七

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

三九

一七二

(同義言)

契約ヲ以テ不法行為アリタル場合ニ於ケル損害賠償ノ金額ヲ豫定スルコトハ公ノ秩序若クハ

三九

一四〇三

善良ノ風俗ニ背反スルモノト云フヲ得ス

○隱居者カ隱居ニ際シ相續財産ノ全部ヲ擧ケテ留保スル如キ家ノ存立ヲ危クスル行為ハ公ノ秩序ヲ害スルモノナレハ民法施行前ニ於テモ亦慣習法ノ許容セサル所ニシテ其行為ハ全部無効ニ歸スヘキモノトス

○甲者カ乙者ニ對シ一定ノ期間内自己ノ製造ニ係ル藥品ヲ專賣スヘキコト及ヒ乙者ノ承諾ヲ得ルニ非サレハ其製品ヲ他ニ讓渡シ又ハ貸渡シ若クハ擔保ニ供シ得サルコトヲ約定スルモ其契約ハ絕對ニ甲者ノ營業ヲ禁止スルコトヲ目的ト爲スモノニ非サルヲ以テ毫モ公ノ秩序ニ反スル所ナシ

○工業者カ業務ノ進歩製品ノ改良ヲ圖ル爲メ其同業者間ニ或規約ヲ設ケ若シ其目的ヲ阻害セル不信任者ト認ムル者アラハ之ト取引ヲ爲ササルコトヲ決議シ其違背ニ對シテ罰款ヲ約スルモ締約者ノ營業上ノ自由ヲ絕對ニ束縛スルニ非サル以上ハ公ノ秩序ニ反シ善良ノ風俗ヲ害スルモノト云フヲ得ス

○會社設立登記前ノ株式讓渡ニ關スル給付ハ公ノ秩序若クハ善良ノ風俗ニ反スル行為ニ原因シタルモノト云フヲ得ス

○賣買ノ目的物カ動産ナル場合ニ於テ買戻ノ特約ヲ爲スモ公ノ秩序又ハ

善良ノ風俗ニ反スル事項ヲ目的トスルモノト云フヲ得サルヲ以テ之ヲ無効トスヘキ理由ナシ

○雙務契約ヲ以テ當事者ノ一方カ分家ヲ爲スヘキコトヲ約シ相手方カ之ニ對シ土地ノ讓與ヲ約スルモ其分家ヲ約シタル者ヲ強制シテ分家ヲ爲サシムルコトヲ得サルヲ以テ斯ノ如キ契約ハ當然無効ナリトス

○契約上ノ義務履行ニ付キ特約ニ因リ責任ノ程度ヲ輕重スルコトハ故意ノ責ヲ負ハサル旨ノ特約ヲ除ク外公ノ秩序ニ反スル所ナク又法律ノ禁止スル所ニモ非サルヲ以テ賃借人カ重大ナル過失ナキモ失火ノ責ニ任スヘキ旨ノ特約ハ有效ナリトス

(刑) ○不法ノ行為ヲ爲ササル對價トシテ金錢ヲ授受スル行為ハ取消ヲ竣タスシテ法律上無効ナルカ故ニ之ニ因リ其所有權移轉ノ效果ヲ生スルコトナシ

○負擔附贈與ニ於ケル負擔ノ内容カ永久ニ所有物ノ處分ヲ禁止スルニ在ルトキハ其負擔契約ハ無効ナリト雖モ負擔契約ト贈與契約トハ自ラ別箇ノ法律行為ニシテ唯彼此主從ノ關係アルニ過キサレハ負擔契約ノ無効ナルカ爲メニ贈與契約ハ無効ト爲ラス

○權利讓渡ノ契約ヲ履行シタル後ニ至リ當事者カ其讓渡契約ヲ解除スル

三四 五 六五

四二 四五八

四一 二五九

四三 一八五

四三 五〇一

四四 三〇六

四四 五八〇

四五 二八四

四五 三七七

四五 四七五

コトヲ同意スルハ當初ヨリ契約ヲ締結セザリシカ如キ状態ニ回復セシムルコトヲ目的トスルモノニシテ斯ル法律行為ハ固ヨリ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スル事項ヲ目的トスルモノニ非サルヲ以テ有效ナリトス

○株主カ第三者ニ株式ヲ讓渡シタル場合ニ於テ會社ニ對シ其讓渡前ニ株金拂込ノ催告ヲ受ケタル金額ニ付キ履行ノ責ニ任スヘキ旨ノ特約ヲ爲スモ斯ル特約ハ商法規定ノ會社ト株主又ハ讓渡人トノ關係ヲ左右スルモノニ非サレハ株金拂込ノ確實ヲ期スル商法ノ主旨ニ戾ルコトナク又公序良俗ニ反スル所ナキヲ以テ無効ニ非ス

(參照)

凡ソ契約ハ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ヲ害スルニ非サルヨリハ何等ノ契約モ自由ニ締結スルヲ得ヘシ故意若クハ之ニ齊シキ重過失ハ格別通常ノ過失ニ付キ契約ヲ以テ其責任ヲ免レシムルモ決シテ公共ノ安寧ヲ害スルモノト謂フヘカラス故ニ他ノ要件ニシテ欠缺スル所ナキニ於テハ之ヲ有效ノ契約ト論定セサルヘカラス便チ原院力或行為上當然負擔スヘキ責務ニ付キ豫メ其免除ヲ約スルコトハ各人ノ自由ナリトノ理由ニ基キ之ヲ有效ノ契約ト判定シタルハ固ヨリ其所ナリ

娼妓カ貸座敷營業者ニ對シ一定ノ年期中勞務ニ服スルトノ契約ハ法律上無効ナリ
身體ノ拘束ヲ目的トスル契約ハ自由契約ノ範圍外タルヲ以テ當然無効ナリ

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

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

約束手形ノ所持人カ其満期日ニ當リ振出人ニ對シ支拂ノ猶豫即チ恩惠期日ヲ承諾スルハ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スルモノニ非サルニ依リ其支拂猶豫ノ契約ハ當事者間有效ナリ
特許ヲ得タル礦業人カ礦業人ニ非サル者ヲシテ債權關係ニ依リ其事業ヲ營マシムルモ礦業上ヨリ生スル條例ニ定ムル所ノ一切ノ責任ハ固ヨリ礦業人ニ於テ之ヲ負擔セサルヘカラス從テ此法律行為ハ公ノ秩序ヲ害スルノ虞ナキヲ以テ之ヲ有效ト爲ササルヲ得ス

(第九十一條)

『第九十一條』

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

○民法上委任ノ規定ハ公ノ秩序ニ關スルモノト認ムヘカラサルヲ以テ委任契約ニ付テハ民法ノ規定ニ異ナリタル特約ヲ爲スコトヲ得ルモ或期間内委任ヲ解除セスト云フカ如キ約定ハ委任者ニ於テ解除ノ意思表示ヲ爲シタル以上受任者ヨリ其特約ヲ強要スルコトヲ得ス

| | | |
|----|----|-----|
| 三〇 | 二一 | 一五 |
| 三二 | 三 | 四八 |
| 三二 | 四 | 七三 |
| 三六 | | 五六〇 |
| 三二 | 一〇 | 三六 |
| 三六 | | 五三 |

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

三

七三

(第九十二條)

『第九十二條』

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

四〇

八一

○民法第九十二條ハ法律行為ノ當事者カ慣習ニ依ルノ意思ヲ有セルモノト認ムヘキ場合ニ於テハ其慣習ニ從フヘキコトヲ規定シタルモノニシテ當事者ノ意思ノ推定ニ付キ特別ノ規定ヲ設ケタルニ非サルヲ以テ當事者カ慣習ニ依ルノ意思アリヤ否ヤハ普通ノ原則ニ依リ推定スルヲ妨ケサルモノトス

二

一〇八

第二節 意思表示

○債務關係カ辨濟ニ因リ消滅シタル場合ニ於テハ縱令當事者カ異時舊債務關係ヲ復活セシムヘキ意思表示ヲ爲スモ其行為ハ新ナル債務關係ヲ

(第九十三條)

『第九十三條』

發生スヘキ效力アルニ止マリ之カ爲メニ一旦消滅シタル債務關係ヲ復活セシムルコトヲ得ス

三七

一五五

○表意者カ一定ノ意思ヲ表示シタルトキハ善意ナル第三者ハ其意思表示ヲ信シテ諸般ノ行為ヲ爲スヘキハ當然ナレハ表意者ニ於テ後日ニ至リ自己ノ真意ニ非サリシコト若クハ他ニ格段ナル特約アルコトヲ主張シテ其意思表示ノ效力ヲ左右スルコトヲ得ス

三七

六四五

○契約ノ當事者間ニハ債權取立ノ委任關係ヲ生セシムヘキ意思ナルモノヲ表示スルニ債權讓渡ノ形式ヲ以テシタルトキハ表意者カ其真意ニ非サルコトヲ知リテ意思表示ヲ爲シタルモノニ外ナラス從テ相手方カ其真意ヲ知了セル以上ハ該債權讓渡ノ行為ハ無効ナリトス

三六

三二六

○當事者ノ一方カ相手方ニ對シ真意ニ非スシテ他人ヲ代理人トスルノ意思ヲ表示シタルトキハ縱令其意思表示カ他人ノ欺罔手段ニ因ルトスルモ相手方ニシテ其真意ニ非サルコトヲ知リ若クハ之ヲ知ルコトヲ得ヘカリシ場合ニ非サル以上右代理權授與ノ行為ハ完全ニ其效力ヲ生スルモノトス

四五

九七

(第九十四條)

『第九十四條』

民法 總則 法律行為 意思表示

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

○當事者カ相通シテ爲シタル虛偽ノ意思表示ノ無効ナルコトハ民法施行前ト雖モ是認スヘキ法則ナリ

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

○虛偽ノ意思表示トハ當事者カ法律行為ノ効力ヲ生セシムル意思ナクシテ徒ニ之ヲ表示スルノ謂ナリ

○神社ノ代表者カ私利ヲ圖リ相手方ノ得ヘキ報酬金ノ分與ヲ受クル目的ヲ以テ相手方ト通謀シ報酬契約ヲ締結シタルトキハ其契約ハ無効ナリトス故ニ裁判所カ該契約ノ効力ヲ判斷スルニ當リテハ先ツ當事者間ニ通謀ノ事實アリタルヤ否ヤヲ審定セサルヘカラス

(刑) ○土地所有者ノ持分カ不同ナル場合ニ其持分ノ登記ヲ爲サスシテ單ニ共有權ノ登記ヲ爲シタルトキハ共有者ハ不平等ナル持分ヲ平等ナル持分トシテ虛偽ノ意思表示ヲ爲シタルモノトス從テ善意ノ第三者ニ對シ不

平等ヲ主張スルコトヲ得ス

○賣買名義ヲ假裝シ土地ヲ抵當ト爲シタル場合ニハ假裝シタル賣買ノ意思表示ハ無効ニシテ所有權移轉ノ効力ヲ生スルコトナク又所有者タル債務者ハ之ヲ以テ惡意ノ轉得者ニ對抗シ得ルモノトス

(同主旨)

賣買名義ヲ假裝シ其實貸金ノ抵當ニ取置キタル地所テ債權者カ擅ニ他ニ賣却シタルトキハ其所有者タル債務者ニ於テ惡意ノ買主ニ對シ之ヲ追索シ或ハ不法行爲ニ基キ債權者ニ損害賠償ヲ求ムルモ其隨意ニ屬ス

○當事者カ不動産ノ寄託ヲ目的トスルニ拘ハラズ賣買ノ名義ヲ以テ所有名義ヲ受寄者ニ移轉シタルトキハ其行爲ハ虛偽假裝ニ屬スルモノトス
○甲者カ乙者ヨリ不動産ヲ買受ケタルニ拘ハラズ甲乙兩者及ヒ丙者ト通謀シタル虛偽ノ意思表示ニ因リ丙者ノ所有名義ニ登記シタルトキハ其乙丙間ノ賣買ハ民法第九十四條第一項ノ規定ニ從ヒ當然無効ナリトス故ニ丁者カ惡意ヲ以テ丙者ヨリ該不動産ヲ買受ケタルトキハ縱令其登記ヲ爲スモ何等實體上ノ權利ナク唯登記面上所有名義ヲ有スルニ過キサレハ民法第七十七條ノ所謂第三者ニ該當セス
○當事者カ權利ヲ移轉スルノ意思ヲ以テ債權ヲ讓渡シタルトキハ即チ意

| | |
|----|------|
| 三九 | 七四 |
| 三九 | 二二 |
| 三九 | 二五 |
| 三九 | 二七〇八 |
| 四二 | 二八 |

| | |
|----|----|
| 三六 | 八〇 |
| 三五 | 二四 |
| 三六 | 三六 |
| 三六 | 三九 |
| 三六 | 二九 |

思ト表示ト一致スルカ故ニ縱令其内部關係ニ於テハ債權ノ取立ヲ目的トスルモ之ヲ以テ虛偽ノ意思表示ト謂フヲ得ス

(同主旨)

取立ノ爲メニスル債權ノ讓渡ハ其外部ノ關係ニ於テハ純然タル一箇ノ債權讓渡ニシテ讓渡人ハ債權ヲ喪失シ讓受人ハ其取得シタル債權ヲ行使シ得ヘキモノナレハ虛偽ノ行為ニ非ス

○虛偽ノ意思表示ニ因リ登記名義ヲ變更シタル不動産ニ付キ契約關係者カ所有權ノ主張ヲ爲サスシテ虛偽ノ意思表示ノ無效ヲ主張スル場合ニ於テハ假裝ノ行為ヲ爲シタル者ハ曾テ其行為カ存セサリシ狀態ニ復スヘキ義務アルモノトス

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

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

| | | | | |
|-----|-----|----|----|---|
| 四二 | 四三 | 四五 | 三九 | 三 |
| 二六六 | 八〇三 | 六六 | 四 | 五 |

(同主旨)

土地所有者カ眞實ニ所有權ヲ移轉スルノ意思ナク協議上他人ノ所有名義ニ爲シ置キタル場合ニ於テ其他人カ擅ニ善意ノ第三者ニ之ヲ賣却スルモ眞所有者ハ其第三者ニ對シテ之カ取戻ヲ請求スルノ權利ナシトス

○承諾土地所ノ所有名義ヲ他人ニ移シタル者ハ第三者カ其他人ヲ眞ノ所有者ナリト信シテ有效ニ設定シタル抵當權ニ付キ自己ト其他人トノ間ニ於ケル意思表示ノ虛偽ナルコトヲ理由トシテ之カ無效ヲ主張スルコトヲ得ス

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

○虛偽ノ賣買ヲ爲シタル場合ニ於テハ其當事者ノ外賣主ノ債權者ノ如キモ亦善意ノ轉得者ニ對シテ之カ無效ヲ主張シ得サルモノトス
○土地及ヒ家屋ヲ抵當トシテ金錢ノ貸借ヲ爲シタル者カ抵當權設定ヲ賣買ニ假裝シタル後買主ニ於テ其賣買ニ基ク請求權ヲ他人ニ讓渡セル場合ト雖モ其讓受人善意ナル以上ハ賣主ハ貸借上ノ債權カ辨濟ニ因リ既

| | | | | |
|------|-----|-----|----|---|
| 三七 | 三七 | 三四 | 三六 | 三 |
| 一六九六 | 一〇三 | 一〇三 | 一七 | |

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

(反對)

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

(刑) ○土地所有者タル甲者カ乙者ト虛偽ノ賣買ヲ爲シタル後相共ニ丙者ヨリ金圓ヲ借受ケ其擔保トシテ該地所ニ付キ眞正ニ抵當權ヲ設定シタルトキハ縱令丙者ニ於テ甲乙間ノ賣買ハ虛偽ノ意思表示ナルコトヲ知リタリトスルモ之カ爲メ其抵當權ノ設定行為及ヒ之ニ基キタル抵當權登記ハ當然無効ト爲ルヘキモノニ非ス

| | |
|----|---|
| 四〇 | 三 |
| 四一 | 三 |
| 四二 | 三 |
| 四三 | 三 |
| 四四 | 三 |
| 四五 | 三 |
| 四六 | 三 |
| 四七 | 三 |
| 四八 | 三 |
| 四九 | 三 |
| 五〇 | 三 |

○虛偽ノ賣買契約ハ無効ノ行為ナルヲ以テ其不履行ニ因リ損害賠償請求權ヲ發生スルノ理ナシ從テ之ヲ讓受ケタル者ハ虛偽ノ權利ヲ讓受ケタル者ト云フヲ得ヘキモ民法第九十四條第二項ニ所謂善意ノ第三者ト云フヲ得ス
 ○當事者間ニ養子縁組ヲ爲ス意思ナキ場合ニ於テハ其縁組カ虛偽ノ意思表示ナルトキト雖モ民法第八百五十一條ニ從ヒテ之ヲ無効ト爲スヘク同第九十四條ニ依リ其無効ヲ以テ善意ノ第三者ニ對抗スルコトヲ得サルモノト爲スヲ得ス

(第九十五條)

『第九十五條』

○契約ノ要素ニ錯誤アルモノハ民法實施前ト雖モ當然無効タリ
 ○金錢ノ消費貸借ハ當事者ノ一方カ同數量ノ金錢ヲ返還スヘキコトヲ約シテ相手方ヨリ金錢ヲ受取ルヲ以テ其法律行為ノ要素トスルモノニシテ抵當ノ如キハ貸借契約ニ附隨スル一ノ擔保ニ過キサルヲ以テ縱令其順位ニ關シ意思表示ニ錯誤アリトスルモ之カ爲メ貸借契約ヲ無効ナラシムヘキモノニ非ス
 ○民法第九十五條ノ規定ハ錯誤ノ事由存セサルトキハ法律行為成立スヘキ場合ニ限り適用スヘキモノニシテ他ノ事由ニ依リテ其成立セサル場

| | |
|---|----|
| 四 | 三五 |
| 四 | 三五 |
| 三 | 四六 |
| 三 | 四六 |
| 三 | 四五 |
| 三 | 四五 |
| 三 | 四五 |
| 三 | 四五 |
| 三 | 四五 |
| 三 | 四五 |

合ニ適用スヘキモノニ非ス

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

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

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

○當事者カ保證契約ヲ締結スルニ至リタル緣由ニ錯誤ヲ生シタル場合ト雖モ特ニ其緣由ノ實在ヲ以テ契約ノ要件ト爲ササル以上ハ法律行為ノ無効ヲ惹起スヘキモノニ非ス

○法律行為ノ要素トハ當事者カ其法律行為ニ由リテ達セント欲スル目的ヲ謂フ

○金錢ノ消費貸借ニ在リテハ貸主ハ金錢ヲ借主ニ交付シ以テ後日借主ヨリ其返還ヲ受ケント欲シ借主ハ貸主ニ對シテ其借受クル金錢ト同數額ノ金錢ノ返還ヲ約シ以テ之ヲ受取ラント欲スルニ過キス故ニ借主ノ身分如何即チ其戸主タルト否トノ如キハ特別ノ事情アルニ非サレハ一般

三四 九 一九二

三五 三 七三

三五 三 七三

三六 一六〇九

三八 一七八六

四〇 六五九

ニ此法律行為ノ要素ト認ムヘキモノニ非ス

○債務者カ眞ニ辨濟スルノ意思ナキニ拘ハラズ債權者ニ對シ第三者ヨリ借受クヘキ金員ヲ以テ辨濟ヲ爲スヘキニ付キ先ツ抵當登記ヲ抹消センコトヲ申込ミ債權者ハ之ヲ信シテ承諾シ抵當登記ヲ抹消シタル場合ニ於テハ債權者カ債務者ニ辨濟ノ眞意アリト信シタルハ登記抹消ノ意思ヲ決定セル理由ニ外ナラサレハ之ヲ以テ法律行為ノ要素ニ錯誤アルモノト謂フヲ得ス

○金錢ヲ目的トスル消費貸借ノ連帶債務者ノ一人カ唯其意中ニ於テ他ノ債務者ノ言ヲ信シ貸主ト爲ルヘキ人ノ性格營業等ニ重キヲ措キテ他ノ債務者ニ對シ連帶債務者ト爲ルコトヲ承諾シタル場合ニ後者カ其性格營業等ニ付キ前者ノ意ニ反スル者ヨリ金員ヲ借受ケタレハトテ之ヲ以テ前者ノ法律行為ノ要素ニ錯誤アルモノト謂フヲ得ス

○契約ノ目的物ニ關スル來歴ノ事實ト雖モ若シ當事者ニ於テ之ヲ誤信セサレハ契約ヲ締結スルニ至ラサルヘシト認メ得ヘキトキハ即チ契約ノ要素ニ錯誤アルモノトス

○土地ノ所有權ヲ有セサル者ニ對シテ爲シタル地上權ノ拋棄ハ其眞ノ所有者ニ對シ何等ノ效力ヲ生セサルモノナルヲ以テ縱令其意思表示ニ過

四〇 六五九

四二 二二三

四三 一〇八

四三 七九

失アリトスルモ民法第九十五條但書ノ適用ヲ受クヘキモノニ非ス

○主タル債務ノ利息カ利息制限法ニ依ル制限ニ超過スル場合ニ於テ保證債務者カ該制限内ノ利息ヲ保證契約ノ主觀的要素ト爲シタリトスルモ制限超過ノ部分ハ主タル債務ノ内容ヲ成スモノニ非サルヲ以テ保證契約ハ要素ニ錯誤アリト云フヲ得ス

(刑) ○土地賣買ノ申込人カ土地ヲ騙取スルノ目的ヲ以テ所有者ニ對シ其代金ノ一部ハ現金ニテ之ヲ支拂ヒ殘金ハ之ヲ消費貸借ト爲シ直ニ一番抵當ト爲スヘシトノ詐言ヲ用キ以テ賣買契約ヲ締結セシメタルトキハ右契約ハ要素ニ錯誤アルモノト云ハサルヘカラス

○當事者カ前債權ニ擔保ナシト誤信シタル爲メ更改ヲ爲シタル場合ニ於テハ其擔保ナシトノ信念カ更改契約ノ成立要件タリシモノナルヲ以テ該契約ハ要素ニ錯誤アルモノト謂ハサルヲ得ス

(參照)

違因ノ錯誤ハ契約ヲ無効ト爲サス

第九十六條

第九十六條

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

ハ裁判例ノ是認セシ所ナリ

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

(同主旨)

(刑)

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

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

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

○甲者カ乙者ニ對シテ虛偽ノ申込ヲ爲シ株券ヲ騙取シタル場合ニハ該當

| | | | | |
|------|------|----|----|-----|
| 三七 | 三六 | 三三 | 三六 | 三三 |
| 一五二九 | 一四八二 | 六六 | 六六 | 一六一 |

| | | | | |
|----|-----|-----|-----|----|
| 二八 | 二 | 二 | 元 | 四 |
| 四 | 七六四 | 三九三 | 一〇〇 | 二四 |
| 三 | | | | |

事者間ノ法律行為ハ民法第九十六條ニ所謂詐欺ニ因ル意思表示ニ基ク
モノナルヲ以テ乙者ハ之ヲ取消シタル後ニ非サレハ株券返還ノ請求ヲ
爲シ得サルモノトス

三九

三七二

(刑) ○意思ノ表示カ相手方又ハ第三者ノ強迫ニ出テタル場合ニ於テ表意者カ
全ク意思ノ自由ヲ奪ハレタルトキハ其意思表示ハ唯形式的存在ヲ有ス
ルニ止マリ實體上ニ在テハ全然無効ナリトス從テ民法第九十六條第一
項ノ規定ハ此場合ニ適用スヘキモノニ非ス

三九

一三六〇

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

三九

一三六〇

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

四〇

四八八

(刑) ○法律行為ノ取消ハ其全部ニ付キ效力ヲ生スルモノナレハ法律行為ノ一
部ニ付キ詐欺ノ行ハレタル場合ト雖モ法律行為ノ全部ヲ以テ取消ノ目
的ト爲スヘキモノニシテ取消シ得ヘキ範圍ヲ詐欺ノ行ハレタル部分ニ
限局スヘキモノニ非ス

二

一三三

○民法第九十六條第三項ニ所謂「善意ノ第三者」トハ詐欺ノ情ヲ知ラス善

意ヲ以テ新ニ權利ヲ取得シタル者ヲ云フ故ニ詐欺ニ基因スル登記取消
ノ爲メ第三番抵當權者カ自然ニ第一番抵當ノ順位ヲ得タルモノノ如キ
ハ此「善意ノ第三者」中ニ包含セラレルモノニ非ス

三三

一五

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

三七

二九六

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

三七

二九六

(第九十七條)

『第九十七條』

○債權讓渡ノ通知ハ讓渡人ヨリ債權ノ讓渡アリタルコトヲ債務者ニ知ラ
シムルコトヲ目的トスル意思表示ニシテ其意思表示カ表意者タル讓渡
人ヨリ相手方タル債務者ニ到達スルニ因リテ其效力ヲ生シ相手方タル
債務者カ其意思表示ヲ認識シタリヤ否ヤハ意思表示ノ效力ニ何等ノ影
響ヲ及ホスモノニ非ス

○書面ヲ以テ債權讓渡ノ通知ヲ爲ス場合ニ於テハ其書面カ一般取引上ノ
觀念ニ從ヒ相手方ノ爲メニ之ヲ受領スル機關ト爲ルヘキ者ノ手裡ニ歸

四五

一九三

シタルトキニ於テ相手方ニ到達シタルモノニシテ其發送ノ方法如何ハ之ヲ問フノ必要ナキモノトス

第三節 代理

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

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

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

○組合契約ノ締結及ヒ其目的タル事業ノ經營ト該契約ノ解除トハ全然正反對ノ事項ナルヲ以テ縱令前者ヲ處理スル權限アレハトテ後後者即チ解除ノ意思表示ヲ受クルニ付キ相當ノ權限ヲ有スルモノト云フヲ得ス

○自己ノ名ヲ以テ訴訟行為ヲ爲スヘキ旨辯護士ニ委任スルコトヲ他人ニ委託シタル者ハ受託者カ委任ノ本旨ニ從ヒ辯護士ニ訴訟委任ヲ爲スニ

當リ本人ノ名ヲ以テ報酬契約ヲ締結シタル場合ニ於テ之カ履行ヲ爲スノ責ニ任ス

○本人カ契約締結ノ權限ヲ代理人ニ付與スルニ當リ其契約ノ相手方ヲ特定スルモ又之カ選定ヲ代理人ニ一任スルモ孰レモ法律行為ノ代理ニシテ唯代理權ノ範圍ニ差異アルニ過キサルモノトス

○債務ノ辨濟又ハ其提供ハ第三者ト雖モ之ヲ爲スコトヲ得ルヲ以テ原則トスルモ第三者カ債務者ノ代理人トシテ之ヲ爲ス場合ハ必ス適法ニ代理權ヲ有スルコトヲ要スルモノトス

(參照)

代人ノ作リタル證書ニシテ本人ノ名義ヲ用ヒサルトキハ必ス無効ナリトノ規定ナシ
一个ノ事件ニ付キ數人ノ代理人ヲ任設シタル場合ニ於テ其委任カ共同ナルヤ將タ各別ナルヤハ事件ノ性質ニ依リ當事者ノ意思ヲ推定シテ定ムヘキモノトス

(第九十九條)

第九十九條

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

○民法第九十九條ノ規定ハ第三者ノ保護ノ爲メ設ケラレタルモノニシテ

四五

一九三

三六

三二

三六

一六二

四〇

八六

四四

七五〇

四五

六七九

二

二五五

二

九六六

二五

一七五

二九

一〇五

三七

九二七

○代理人ノ爲シタル意思表示カ其權限内ノ事項ニ關スル事實ト本人ノ爲メニスルコトヲ示シタル事實トアル以上ハ代理人ノ眞意カ果シテ本人ノ爲メニスルニ在リシヤ將タ其地位ヲ濫用シ不正ニ自己ノ利益ヲ計ラントスルニ在リシヤ問ハス常ニ之ヲ適用スヘキモノナリ

○代理ニ於ケル意思表示ノ成立ニ關スル事項ハ總テ代理人ニ付キ之ヲ定ムヘキモノナルヲ以テ苟モ代理人カ其權限内ニ於テ相手方ト契約ヲ爲シタル以上ハ本人カ其相手方ノ誰ナルヤヲ知ラサルモ契約ノ成立ニ影響ヲ及ホスモノニ非ス

〔第一百一條〕

○代理人カ相手方ヲ欺罔シ手形ヲ騙取シタル場合ニハ本人ニ於テ其詐欺ノ事實ヲ知ルト否トハ相手方ノ取消權ニ何等ノ影響ヲ及ホスコトナシ

○會社カ法律上ノ原因ナクシテ他人ヨリ金圓ヲ受領シタル場合ニ於テ其惡意ナルヤ否ヤハ會社ノ機關カ惡意ナルヤ否ニ依リテ決セラルヘキモノトス

○代理ニ於ケル意思表示ノ成立ニ關スル事項ハ總テ代理人ニ付キ之ヲ定ムヘキモノナルヲ以テ苟モ代理人カ其權限内ニ於テ相手方ト契約ヲ爲シタル以上ハ本人カ其相手方ノ誰ナルヤヲ知ラサルモ契約ノ成立ニ影響ヲ及ホスモノニ非ス

| | | |
|-----|-----|----|
| 三六 | 二 | 四 |
| 九一九 | 二五五 | 五九 |

響ヲ及ホスモノニ非ス

○民法第一百一條第二項ヲ適用スルニハ特定ノ法律行為ヲ爲スコトヲ委託セラレタル代理人カ本人ノ指圖ニ從ヒ其行為ヲ爲シタルコトヲ要スルモ特定ノ法律行為ヲ委託セラレタル以外ニ於テ常ニ必スシモ本人ノ指圖ヲ受クル特殊ノ事實アルコトヲ要セス

○債權者ノ代理人トシテ差押ノ實施ニ立會フ者ハ法律行為若クハ準法律行為ノ代理人ニ非サルヲ以テ之ニ民法第一百一條第二項ヲ適用又ハ準用スルヲ得ス又其者ハ差押フヘキ物ヲ指示スル爲メ債權者ニ使用セラルル者ニ非サルヲ以テ同第七百十五條ヲ適用スヘキ限ニ在ラス

〔第一百二條〕

○民法第一百二條ハ委任ニ因ル代理ト法定代理トヲ分タス一般ニ通スル原則ヲ定メタルモノナレトモ之ニ反スル別段ノ規定アル場合ニ於テハ其特別ノ條規ニ據ラサルヘカラス

〔第一百三條〕

○總理代人ナル者ハ本人ニ代リ其名義ヲ以テ一般ノ事務ヲ管理スルニ止マリ常ニ處分權ヲモ委任セラレタルモノト看做スヘキ性質ノモノニ非ス

| | | | |
|-----|-----|-----|----|
| 二 | 四 | 二 | 三 |
| 二五五 | 六六五 | 四八八 | 三五 |

(參照)

小作米ヲ受取ルハ管理權ノ所爲ニシテ處分權無キ者ト雖モ爲スコトヲ得ヘシ故ニ管理ノ所爲ヲ爲シ得ル者ハ處分ノ所爲ヲ爲スノ權アリト言フヲ得ス
代理受任者ハ其代理力自己ノ利益ノ爲メ設定セラレタルト否トニ拘ハラズ自己ノ資格ヲ以テ委任者ノ債務者ニ對シ訴訟ヲ爲スノ權ヲ有セス

〔第四百四條〕

○支配人ハ主人ノ營業ニ關シ一切ノ裁判上ノ行爲ヲ爲ス權限ヲ有スルニ因リ其訴訟委任ヲ爲ス場合ニ於テハ民法第四百四條ヲ適用スヘキモノニ非ス

〔第四百六條〕

○親權者ノ如キ法定代理人ト雖モ其責任ヲ以テ復代理人ヲ選任シ得ルモノトス而シテ其委任範圍ノ特定のタルト否トニ付テハ制限ナシ

〔第四百七條〕

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

〔第四百八條〕

○甲者カ乙者ニ對シ手形ヲ振出スニ當リ單ニ其手形ニ記載スヘキ振出ノ

二四 一 二二八
二九 九 五

三五 六 三

四 三四

三 二二七

年月日若クハ受取人ノ氏名商號ノ記入ヲ乙者ニ依頼シ又ハ乙者カ其手形ノ交付ヲ受クル行爲ヲ甲者ニ依頼スルカ如キハ民法第四百八條ニ所謂法律行爲ニ付キ其相手方ヲシテ代理セシメタルモノト云フヲ得ス

○記名株券ノ賣買ノ成立シタル場合ニ於テ買主カ賣主ヨリ交付ヲ受ケタル白紙委任狀ヲ利用シ株券ヲ自己ノ名義ニ書換フルカ如キハ賣買ヲ完了スルノ行爲ニシテ民法第四百八條但書ニ所謂債務ノ履行ニ外ナラサレハ同條ノ本文ヲ適用スヘキモノニ非ス

○民法第四百八條ノ規定ハ公益規定ニシテ之ニ違背スルトキハ本人間ニ何等ノ效力ヲ生セサルモノトス而シテ其代理ノ委任ニ因ルト法定タルトハ之ヲ問フ所ニ非ス

(同主旨)

同一ノ法律行爲ニ付キ一方カ相手方ノ代理人ト爲リ又ハ一人ニシテ當事者雙方ノ代理人ト爲リタルトキハ民法第四百八條但書ノ場合ヲ除ク外其行爲ハ本人間ニ何等ノ效力ヲ生セサルモノトス而シテ其代理ノ委任ニ因ルト法定タルトハ之ヲ問フ所ニ非ス

○競賣ノ場合ニ於ケル賣主ハ競賣ヲ申立テタル債權者ニ非スシテ競賣ノ目的物ヲ所有スル債務者ナレハ債權者ノ代理人トシテ競賣ノ申立ヲ爲シタル者カ競落人ト爲リタリトテ民法第四百八條ノ規定ニ牴觸スルモノ

三七 六三

四 六

三 二二二

三 二二四

〔第九條〕

ニ非ス

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

○民法第九條ハ本人カ第三者ニ對シテ他人ニ代理權ヲ與ヘタル旨ヲ表示シタル場合ノ規定ナリトス從テ法定代理ノ場合ニ之ヲ適用スヘキモノニ非ス

○苟モ相手方ニ對シ他人ニ代理權ヲ授與シタル旨ヲ表示シタル以上ハ其代理權ノ範圍内ニ於テ相手方ト他人トノ間ニ爲シタル行爲ニ付キ其責ニ任スヘキモノニシテ眞實代理權授與ノ行爲アリタリヤ否ヤ又其他人ノ行爲カ犯罪ヲ構成スルモノナリヤ否ヤヲ問フノ要ナキモノトス

〔第十條〕

○民法第十條ノ規定ハ一般取引ノ利益ノ爲メ第三者ヲ保護スル必要ニ基因スル法則ノ適用ヲ示シタルモノニシテ民法ノ制定ヲ竣テ始メテ生

二

四〇一

三

一九六

三九

七五八

四五

九七

シタルニ非ス民法ハ唯既存ノ法則ヲ認メタルニ過キス

○民法第十條ノ規定ハ第三者ヲシテ其宥恕スヘキ誤信ノ結果ヲ免レシメ其利益ヲ保護シ安全ニ取引ヲ爲サシメントスル精神ニ出テタルモノトス隨テ本人ニハ何等ノ過失ナク却テ第三者ニ過失アル場合ニ於テハ縱令第三者カ代理人ニ其行爲ヲ爲スノ權限アリト信スルモノ之ヲ信スヘキ正當ノ理由アルニ非サルヲ以テ同條ノ規定ヲ適用スルヲ得ス

○民法第十條ニ所謂正當ノ理由アリトスルニハ本人ノ過失ヲ要スルヤ否ヤハ法律上ノ問題ニ屬スヘキハ勿論代理人カ犯罪行爲ヲ爲シタル事實ノミ存在スル場合ニ於テ本人ニ過失アリト爲スヘキヤ否ヤモ亦同シク法律上ノ問題ニ屬スルモノトス

〔刑〕○代理人ノ行爲カ犯罪ヲ成ス場合ト雖モ第三者ニ於テ代理人ノ權限ヲ有スルコトヲ信スヘキ正當ノ理由ヲ有シ而シテ本人ニハ第三者ヲシテ代理人ノ權限ヲ有スルコトヲ信セシメタル過失アルトキハ民法第十條ニ依リ本人ヲシテ代理人ノ行爲ニ付キ其責ニ任セシムヘキモノトス
○民法第十條ニ所謂第三者カ其權限アリト信スヘキ正當ノ理由ヲ有セシトキトハ第三者カ代理人ト取引ヲ行フニ當リ代理人ハ本人ノ爲メニ其取引ヲ爲スノ權限ヲ有スルモノトノ觀念ヲ惹起スルニ足ルヘキ事情

三五

三

四

三

八六

三

三二

三九

三六

ノ存在ヲ指稱ス而シテ其事情ノ係爭取引ニ關聯シタルモノハ勿論他ノ取引ニ關聯セルモノト雖モ亦正當ノ理由タルニ妨ナキモノトス〔同一判例三八年三八三頁〕

三九 七〇六

○民法第一百條ノ規定ハ委任代理權ニ欠缺アル場合ノ外法定代理權ニ欠缺アル場合ニモ亦適用セラレヘキモノトス

三九 七〇六

○民法第一百條ハ代理人カ權限外ノ行為ヲ爲シタル場合ニ關スル規定ナリトス從テ後見人カ其權限内ノ行為ヲ爲シタル場合ニハ之ヲ適用スヘキモノニ非ス

三九 七〇六

○訴訟當事者本人ト訴訟代理ヲ辯護士ニ委任スルコトヲ委託セラレタル代理人トノ間ニ於テ其訴訟ハ代理人ノ計算ニ於テ之ヲ遂行スヘキコトヲ特約シタル場合ト雖モ其特約ハ之ヲ知ラスシテ代理人ヨリ訴訟ヲ委任セラレタル辯護士ニ對シテハ其效ナキモノトス

四〇 六七九

○民法第一百條ハ代理權ヲ有スル者カ其權限ヲ踰越シテ或行為ヲ爲シタルトキニノミ適用アルモノニシテ全然代理權ナキ者ノ爲シタル行為ニ適用スヘキモノニ非ス

二 五二三

(同主旨)

代理人ニ非サル者ノ行為ニ付テハ縱令第三者カ代理ノ權限アリト信シタル場合ト雖モ民法第

百十條ノ適用アルヘキモノニ非ス

〔第一百十一條〕

(參照)

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

三〇 一

〔第一百十二條〕

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

三〇 一八七七

〔第一百十三條〕

○代理權ヲ有セサル者ノ法律行為ヲ追認スルコトハ法令ノ禁セサル所ナルヲ以テ訴訟代理ヲ委任シタル法律行為ヲ追認スルモ亦有效ナリトス
○被後見人成年ニ達シ後見資格消滅ノ後後見人ノ名義ヲ以テ訴訟代理ヲ委任シ之ニ因テ受ケタル判決ハ當事者カ法律ノ規定ニ從ヒ代理セラレサリシ場合ニ該當スル不法アルモノトス

三一 五七

○民法上代理人カ其委任行為ヲ爲シタル日時ト委任狀ノ日附ト相異ナルノ一事ヲ以テ其行為ヲ無効トスルヲ得ス

三一 一九

○舊商法施行ノ當時株式會社ノ支配人カ會社ノ代表者トシテ締結シタル契約ハ民法第百十三條ノ規定ニ依リ本人タル會社ニ於テ之ヲ追認スルニ非サレハ其效力ヲ生セサルモノトス

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

(反對)

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

○無權代理人ノ爲シタル行為ハ本人ノ追認ニ因リテ效力ヲ生スルモノナレハ其追認カ本人ノ委任ニ依リ行ハルルニ非サル以上ハ之ヲ爲スノ權限ヲ有スル者カ爲スヲ以テ足り當時其本人ノ無能力者ナリシヤ否ヤハ問フ所ニ非ス

○法定代理人タル資格ナキ者カ爲シタル訴訟行為ト雖モ本人又ハ正當ノ法定代理人之ヲ追認シタルトキハ代理ノ欠缺ハ補正セラレ其訴訟行為ハ適法ト爲ルモノトス

(第百十六條)

『第百十六條』

(參照)

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

(第百十七條)

『第百十七條』

○他人ノ代理人トシテ契約ヲ爲シタル者ニ對シ民法第百十七條第一項ノ規定ニ依リ損害賠償ヲ請求スル場合ニ於テ相手方ハ特ニ損害ノ事實ヲ證明スルヲ要セス契約ニ豫定シタル賠償金額ヲ請求スルヲ得

(刑) ○代理權ナキ者ト雖モ代理權アリトシテ契約ヲ爲シタルトキハ履行又ハ損害賠償ノ責ニ任スルヲ以テ本則トス從テ此等ノ證書ヲ以テ形式上無効無價值ノ物ト云フヲ得ス

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

| | | |
|----|----|-----|
| 三二 | 三五 | 四五 |
| 四 | 八 | |
| 三七 | 七 | |
| | | 四〇 |
| | | 五九四 |

| | | |
|----|----|----|
| 三七 | 三九 | 四一 |
| 四三 | 四五 | 四七 |
| 四六 | 四八 | 五〇 |
| 五二 | 五四 | 五七 |
| 五九 | 六一 | 六三 |

○代理人ノ相手方カ被代理人ニ對シ訴訟ヲ提起シタル場合ニ於テ民法第百十七條第一項ノ適用ヲ受ケントセハ先ツ訴訟ヲ代理人ニ告知シ之ヲシテ其代理權ヲ有スルコトヲ證明シテ以テ告知者ヲ保護セシメンカ爲メ從參加人タルコトヲ得ルノ機會ヲ與ヘサルヘカラス

第四節 無效及ヒ取消

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

(參照)

當然無效ノ契約ハ法律上何等ノ效果ヲモ生セサルヲ以テ之ニ對シ取消ヲ請求スルハ失當ナリ

〔第一百十九條〕

○無効ノ契約ハ追認ニ依リテ其效力ヲ生スヘキモノニ非ス
 ○無効ノ行為タルコトヲ知レル當事者カ其行為ヲ追認シタル場合ニ於テハ更ニ同一ノ新行為アリタルモノト看做スヘキハ民法施行前ニ於テモ一般ニ是認セラレタル法理ナリ
 ○民法第一百十九條但書ノ規定ハ商法及ヒ商慣習ニ牴觸スル所ナキヲ以テ生命保險契約ニモ亦之ヲ適用スヘキモノトス

| | |
|----|-----|
| 四〇 | 五九四 |
| 三四 | 二 |
| 三四 | 八二 |
| 二元 | 一 |
| 二元 | 五五 |
| 三三 | 二 |
| 三三 | 一〇四 |
| 三四 | 一〇 |
| 三四 | 四六 |
| 三元 | 一四一 |

(刑)

犯罪ニ因テ生ジタル義務ハ不成立ナルヲ以テ追認スルヲ得ス
 不成立ノ契約ハ追認ニ因リ其效力ヲ生セサルハ普通ノ法理ナリ

(參照)

〔第一百二十條〕

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

〔第一百二十一條〕

○契約ノ成立民法施行前ニ係ルモ之カ取消ノ行為ニシテ民法施行後ニ爲サルル以上ハ其果シテ取消ノ效果ヲ生スルヤ否ヤノ問題ハ民法ヲ適用シテ之ヲ定メサルヘカラサルモノトス
 ○親權ヲ行フ母カ民法第八百八十六條ノ規定ニ違反シテ爲シタル借財ニ付キ子又ハ其法定代理人カ取消ノ意思ヲ表示シタルトキハ何人ニ對シ

| | |
|----|-----|
| 二 | 八三三 |
| 三〇 | 一〇 |
| 三〇 | 一七 |
| 三〇 | 二四 |
| 三五 | 一〇 |
| 三五 | 五四 |
| 三五 | 一〇 |

テモ其取消ノ效果ヲ援用スルコトヲ得ルモノトス

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

○法律行為ノ取消ハ初ヨリ無効ナリシモノト看做スモノナルヲ以テ取消
シ得ヘキ法律行為ニ因リテ財産上ノ給付ヲ爲シタル者ハ其行為ヲ取消
シタル後自己ノ選擇ニ從ヒ取消ノ效力トシテ利益ノ返還ヲ請求シ又ハ
不當利得ノ原則ニ基キテ利益ノ返還ヲ請求スルコトヲ得ルモノトス

(參照)

地所賣買契約カ無能力者トノ取引ナルカ爲メ無効ト爲リタル場合ニ無能力者ノ受取りタル代
金ニ付テハ法理上現ニ利益ノ存在スル限度ニ於テノミ返還ノ責ヲ負フヘキモノトス隨テ代金
ノ返還ヲ請求スル者ハ代金ノ授受及ヒ契約ノ無効ニ歸シタル事實ノミナラス其代金ニ因リ相
手方カ現ニ利益ヲ受ケ居ル事實ヲモ立證スルノ責任アリ

〔第二百二十
二條〕

(參照)

〔第二百二十二條〕

契約ヲ取結フノ當時幼者ナリト雖モ其契約ノ繼續中義務ヲ盡シ且其事務ニ關與シタルニ於テ
ハ能力發達ノ日之ヲ默許追認シタルモノト認ムルヲ得ヘシ

二七

三〇

四五

三六

三八

二五

三七

五四

八六九

八四

法律上追認トハ自己ニ屬スル債務ノ時效ヲ經タルモノ若クハ無能力者カ完全ニ能力ヲ得タル
後之ヲ確認スルカ若クハ自己ノ手跡署名又ハ印章ノ眞正ナルコトヲ確認スルコトヲ指シ偽造
ノ證書ヲ以テ他人カ受取りタル金圓ヲ自己ニ引受ケ辨償セントスルカ如キハ之ヲ追認ト云フ
ヲ得ス

二六

三

一四三

〔第二百十
三條〕

〔第二百二十三條〕

○民法實施後ハ法律行為ノ取消ハ相手方ニ對スル意思表示ニ依リ之ヲ爲
スヘキモノニシテ訴ヲ以テ之ヲ請求スルノ必要ナキモノトス

三三

二

二六

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

三四

二

六

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

三六

一四七九

(刑) ○詐欺取財ノ被害者カ犯人ニ對シ明カニ契約ヲ取消ス旨ノ意思ヲ表示セ
サルモ其目的物件ノ登記抹消ヲ請求スルハ即チ登記原因タル契約ヲ存
在セシメサルノ意思ヲ表白シタルモノニ外ナラス

三七

二四〇四

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

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

(同主旨)

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

法律行為取消ノ意思表示ニ付テハ一定ノ方式ナキヲ以テ訴若クハ抗辯ノ方法ニ依リテモ亦之ヲ爲シ得ルモノトス

法律行為取消ノ意思表示ニ付テハ法律上何等方式ノ定ナケレハ訴訟上防禦方法トシテ之ヲ爲スモ妨ナシ

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

(刑) ○恐喝取財ノ被害者カ犯人ニ對シ明カニ賣買契約ヲ取消ス旨ノ意思ヲ表示セサルモ騙取ニ係ル賣渡證書及ヒ代金領收證書ニシテ契約ノ成立ヲ證スヘキ書類ノ取戻ヲ求ムルハ即チ該契約ヲ存在セシメサルノ意思ヲ

三九 一四七

三九 一五七九

三五 一〇 一五四

三六 八〇四

三六 三三三

三九 一五七九

表示シタルモノニ外ナラス

(第二百二十五條)

○民法第二百五條第二號ニ所謂履行ノ請求トハ取消權者ノ相手方カ取消權者ニ對シ爲シタル履行ノ請求ヲ指稱セルモノニ非スシテ取消權者カ取消シ得ヘキ行為ニ基キ取得セル債權ノ履行ヲ其相手方ニ要求シタル事實ヲ指稱スルモノトス

四〇 八六七

(第二百二十六條)

○養子縁組モ亦一ノ法律行為ナルヲ以テ其取消權ハ民法第二百二十六條ニ規定シタル時効ニ因リテ消滅スヘキモノトス

三三 九 二二

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

三九 一四七

○民法第二百六條ニ所謂追認ヲ爲スコトヲ得ル時トハ同第二百四條第一項ニ規定セル取消原因タル情況ノ止ミタル時ヲ指稱シ此原則ニ對シテハ同條第二項及ヒ第三項所定ノ例外アルニ過キス

三九 一四七

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

三九 一四七

(第二百一十七條)

『第二百一十七條』

第五節 條件及ヒ期限

○債權ノ發生前讓渡契約ヲ締結シタル場合ト雖モ當事者ノ意思カ債權發生シ其移轉ノ可能ト爲ルコトヲ條件トシテ讓渡ノ效力ヲ生セシメントスルニ在ルトキハ結約當時移轉ノ不能ナル一事ヲ以テ其契約ヲ無効トスルヲ得ス

○民法第五百四十一條ニ依ル契約ノ解除ハ必スシモ催告ヲ爲スニ方リ定メタル期間内ニ相手方ノ債務ヲ履行セサルヲ待テ始メテ之ヲ爲シ得ルモノニ非ス其期間内ニ履行セサルコトヲ條件トシテ催告ト共ニ爲シタル解除ノ意思表示モ亦有效ナリ

(參照)

甲者乙者ヨリ領收セシ債權證書ニ官私印ノ偽造アルコトヲ覺知セシ場合ニ中リ乙ノ父丙ナル者其責務ヲ負擔シ夫ノ偽造嫌疑ノ證書ト確實抵當附證書トニ交換シ從テ甲者ハ乙者ノ告訴ヲ爲サストノ條件ヲ附シタル契約ヲ甲丙間ニ取結ヒタル後甲者其約ニ背キ夫ノ偽造嫌疑ノ證書ヲ提ケ告訴ヲ爲シタルトキハ條件既ニ不成立ト爲リタルヲ以テ丙者ニハ責務負擔ノ責ナシ

(第二百三十條)

『第二百三十條』

○民法第二百三十條ノ規定ハ民法實施前ニ締結シタル條件附ノ法律行為ニ

付テモ法理トシテ齊シク適用セララルヘキモノタリ

(第二百三十一條)

『第二百三十一條』

○保證人カ主タル債務者ニ於テ債務不履行ノ責任ヲ負ヒタル時始メテ其履行ヲ爲スヘシトノ停止條件附債務ヲ負擔シタル後主タル債務者カ結約當時無能力者ナリシコトヲ理由トシテ契約ヲ取消シ其債務全然無効ニ歸シタル場合ニハ民法第三百三十一條第一項前段ノ規定ヲ適用スヘキモノニ非ス

(第二百三十二條)

『第二百三十二條』

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

(第二百三十五條)

『第二百三十五條』

○消費貸借ニ因ル債務ニ付キ借主ノ立身ナル不確定ノ事實ヲ以テ其履行ノ期限ト爲スハ違法ニ非ス

(同法三三)

三五

三

三九

三九

七三九

四〇

三〇一

四三

七三九

四三

八四

四三

九二〇

二七

三八

不確定ナル事實ノ到來ヲ以テ義務履行ノ期限ト爲スコトヲ得サルモノニ非ス

○民法上期限モ亦法律行為ノ效力ヲ停止スルハ條件ト異ナル所ナキヲ以テ株主總會ニ於テ取締役ノ締結シタル如上ノ讓渡契約ノ承認ヲ爲スト同時ニ會社ノ解散ヲ決議シ其解散ノ時期ヲ期限ニ繋ラシメタルトキハ右讓渡契約ハ會社解散ト同時ニ其效力ヲ生スルモノトス(商法第二編第四章第三節第一款株主總會二年五三〇頁參照)

(第三百三十六條)

『第三百二十六條』

(參照)

契約ノ履行期限經過後單ニ期間ヲ定メテ催告ヲ爲シタル一事ヲ以テ合意上ノ延期ト爲スコトヲ得ス

(第三百三十七條)

『第三百二十七條』

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

第五章 期間

○一定ノ期間ヲ示ス場合ニ何月迄ト記載シテ殊ニ日時ヲ明示セサルトキ

(第三百二十八條)

『第三百二十八條』

○ハ其月ノ末日迄ヲ意味スルモノトス

(第三百二十九條)

○流質期限ニ關スル三個月ノ期間ヲ計算スル方法ニ付テハ特別法ニ何等ノ規定ナキヲ以テ民法ノ通則ニ依ルヘキモノトス

(第三百三十條)

『第三百二十九條』

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

(第三百四十條)

『第三百四十條』

○舊商法ノ施行中滿期日ノ到來シタル約束手形ニ關スル時効期間ノ計算ニ付テハ民法第三百四十條ノ規定ヲ適用スヘキモノナレハ滿期日ヲ算入スヘキモノニ非ス

(第三百四十二條)

『第三百四十二條』

○民法第三百四十二條ニ所謂取引ヲ爲ササル慣習アル場合トハ獨リ債務者ニ於テ取引ヲ爲ササル慣習アル場合ニ止マラス債權者ニ同一ノ慣習アル場合モ亦之ヲ包含スルモノトス

○民法第三百四十二條ニ云フ取引トハ商法ニ所謂商取引ハ勿論公證人又ハ

| | |
|----|-----|
| 三八 | 二一六 |
| 四 | 二〇六 |
| 三三 | 二〇三 |
| 三四 | 二〇五 |
| 三五 | 二〇七 |

| | |
|----|-----|
| 三二 | 二〇二 |
| 二 | 二〇〇 |
| 二九 | 一九五 |
| 三四 | 一九四 |

執達吏カ手形所持人ノ依頼ニ基キ拒絕證書ヲ作成スル行爲ノ如キモ亦之ヲ包含セルモノトス

第六章 時效

第一節 總則

○組合カ解散シタル場合ニ於テ計算ノ結果或組合員ノ負擔ニ歸セシ債務ヲ消費貸借上ノ債務ニ更改シタルトキハ縱令其更改前ノ債務ハ商行爲ニ因リテ生シタルモノトスルモ新債務ハ其性質ヲ變シテ民法上ノ債務ト爲リタルモノナレハ之ニ適用スヘキ時效モ亦全然民法ノ規定ニ依ルヘキモノトス

(刑)

○債權カ時效ニ因リテ消滅シタル場合ト雖モ當事者カ時效ヲ援用セサルカ若クハ其利益ヲ拋棄シタルトキハ裁判所ハ當事者間ニ於ケル債權關係ハ當初ヨリ存續セルモノトノ判定ヲ下ササルヘカラス從テ其債權證書ノ如キモ債權カ時效ニ罹リテ消滅シタリトノ事由ニ因リ必スシモ無効ニ歸スヘキモノニ非ス

(第四百四十五條)

『第四百四十五條』

○消滅時效ニ罹リタル權利ハ當事者カ時效ヲ援用スルニ因リ始メテ消滅

| | |
|----|-----|
| 三七 | 二九七 |
| 四二 | 七〇七 |
| 四五 | 三三一 |

スルモノニ非スシテ時效成就ノ時ニ於テ既ニ消滅セルモノトス

○民法第四百四十五條ノ規定ハ消滅時效ニ付テ之ヲ云ヘハ時效ニ因リ利益ヲ享有スル者カ抗辯方法トシテ之ヲ利用スルニ非サレハ裁判所ハ時效ニ因リテ權利ノ消滅シタル事實ヲ認定シ得サルモノト爲シタルニ過キス

○時效カ完成シタルヤ否ヤハ事實裁判所ノ職權ヲ以テ調査スヘキ事項ニ非ス

○民法第九百六十六條ノ規定ニ依ル家督相續回復請求權ノ時效ハ當事者カ之ヲ援用スルニ非サレハ裁判所ハ之ニ據リテ裁判ヲ爲シ得サルモノトス

○民法第四百四十五條ニ所謂當事者トハ時效ニ因リ直接ニ利益ヲ受クヘキ者ヲ指稱ス從テ抵當權ヲ設定シタル第三者ノ如キ債權ノ消滅時效ニ付テ間接ニ利益ヲ受クル者ハ之ニ包含セス

○當事者カ時效ヲ援用スルニ當リ其十年ノ時效ナルヤ將タ二十年ノ時效ナルヤハ特ニ之ヲ明示スル要ナシト雖モ時效援用ノ基本トスヘキ事實ニ付テハ必スヤ當事者ノ主張アルコトヲ要スルモノトス

(參照)

| | |
|----|------|
| 三六 | 一五八一 |
| 三九 | 一五八一 |
| 三九 | 三三九 |
| 四三 | 三三 |
| 四五 | 五二五 |

債務者ニ於テ既ニ債務ヲ履行シタルコトヲ陳述スルモ特ニ出訴期限經過ノ申立ヲ爲スニ非サレハ裁判所ハ出訴期限規則ヲ適用シテ裁判ヲ爲スヘキモノニ非ス
出訴期限規則ヲ援用スル者ハ必スヤ辨濟ノ事實ヲ主張スルヲ要ス而シテ其主張ノ事實ハ立證ヲ要セス

(第四百四十六條、第四百四十七條)

『第四百四十六條、第四百四十七條』

- 債務履行ノ催告ハ口頭又ハ私書ヲ以テスルモ其效アリトス
- 債權者ノ破産宣告ノ申立ハ之ニ因リテ破産者ノ財産ヲ保全シ公平ニ辨濟ヲ受クルノ手續ヲ施サシメンカ爲メニスルモノナレハ一種ノ裁判上ノ請求ニ外ナラス
- 民法第四百四十七條ノ規定セル差押カ時效中斷ノ效力ヲ生スルニハ必スヤ執行ニ著手シ其手續ヲ遂行スルコトヲ要ス
- 假差押ニ因リ有效ニ時效ヲ中斷シタル後其假差押カ本差押ニ移リタルトキハ假差押ノ效力ハ當然本差押ニ移ルヘキモノトス
- 民法施行以前ニ在テハ後見人カ出訴期限經過後ニ係ル幼者ノ債務ヲ認ムルモ無効ニ非ス
- 手形債務ニ對シ支拂義務アルコトヲ承認シタルトキハ該債務ノ時效進行中ニ在テハ其進行ヲ中斷スヘク又時效完成シタル場合ニ於テハ時效

| | | | | | | |
|----|----|-----|-----|-----|----|----|
| 三三 | 三二 | 三七 | 四三 | 三七 | 三三 | 三三 |
| 二二 | 二二 | 一六三 | 四三九 | 一五七 | 三三 | 三三 |
| 九 | 一九 | 一六三 | 四三九 | 一五七 | 三三 | 三三 |

ノ利益ヲ拋棄スル結果ヲ生スヘキモノトス

(參照)

單純ナル和解ハ時效ヲ中斷スル效果ヲ生セサルモノトスルモ和解ノ手續ニ依リ勸解ヲ完結シタルモノハ時效ノ中斷ヲ害セサルコト勿論ナリ
公訴ハ以テ私訴免責時效ノ進行ヲ止ムヘカラス故ニ「公訴事件ノ結局マテ出訴期限ヲ中斷シタルモノト云ハサルヘカラス」ト判決シタルハ不法ノ裁判ナリ
主タル債務者カ時效ノ利益ヲ申立テ免責ヲ主張セハ其義務ヲ免レ得ル場合ニ於テ其權利ヲ有シ乍ラ之ヲ主張セス却テ債務ヲ追認シタルハ所謂時效ノ拋棄ナリ時效ノ拋棄ハ自ラ之ヲ爲シタル者若クハ其承繼人ニ對シ效力ヲ有スルノミニシテ從タル債務者即チ保證人ニハ其效果ヲ推シ及ホシ得ヘキモノニ非ス(同一判例二八年二卷六六頁、同年三卷二四頁)
執行文ノ付與ヲ受クルハ權利行使ノ著手ナルカ故ニ其付與ハ時效中斷ノ效力アリ

(第四百四十八條)

『第四百四十八條』

- 前戸主ノ債務ニ付キ家督相續人ニ對シテ爲シタル時效ノ中斷ハ前戸主ニ對シテ其效力ヲ及ホサス

(參照)

債務ノ時效ハ人ニ對スルモノニ非スシテ債務其者ニ對スルモノナルヲ以テ時效ノ中斷セラレル場合ニ在テモ保證義務ハ其債務ニ隨伴スルモノトス
凡ソ債務者ハ債權者ノ合意ヲ得レハ何時ニテモ債務ノ延期ヲ爲シ得ヘキモノニシテ他人ノ爲メニ拘束セラレルコトナシ便チ債務者カ返濟期限ノ經過シタル債務ノ爲メ延期ノ契約ヲ爲シ

| | | | | | |
|----|----|----|----|----|----|
| 四 | 二六 | 二七 | 三〇 | 三三 | 二五 |
| 五二 | 一 | 一〇 | 一〇 | 三 | 一 |
| 一四 | 二二 | 五 | 八 | 一四 | 一三 |

(第四百九條)

其債務ノ時效ヲ中斷スルニ於テハ保證義務モ之ニ隨伴シ保證人モ時效ヲ得ル能ハス

『第四百九條』

○民法第四百九條ニ所謂訴ノ却下ハ訴カ訴訟手續違背又ハ管轄違等ノ爲メ却下セラレタル場合ト請求カ根本的ニ棄却セラレタル場合トヲ包含スルモノトス

(同主旨)

民法第四百九條ニ所謂訴ノ却下ハ訴訟ノ管轄違其他不適法ナルカ爲メ却下セラレル場合ハ勿論其請求自體ノ不當ナルカ爲メ却下セラレル場合ヲモ包含スルモノトス
民法第四百九條ニ所謂訴ノ却下トハ狹義的意義ニ於ケル訴ノ却下ノ外民事訴訟法ニ謂フ請求ノ却下ヲモ包含セルモノトス

(第四百五十條)

『第四百五十條』

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

| | |
|----|------|
| 二八 | 三〇 |
| 四二 | 四三九 |
| 三六 | 九五二 |
| 三七 | 一〇七九 |
| 三一 | 一三 |

ニ其命令カ適法ニ送達セラレサル爲メ權利拘束ノ效力ヲ發生セザリシ以上ハ縱令形式的有效ナル執行命令ノ送達アリトスルモ其行爲ハ時效中斷ノ效力ヲ生セス

○支拂命令ノ送達アリタル場合ニ於テ時效中斷ノ效力ハ其送達ノ日ニ生スルモノニ非スシテ申請ノ日ニ遡リテ生スヘキモノトス

(同主旨)

裁判所カ債權者ノ申請ニ依リテ支拂命令ヲ發シ而シテ該命令カ債務者ニ送達セラレタルトキハ其申請ノ日ニ遡リテ出訴期間ヲ中斷スルモノトス

(參照)

債權者カ督促手續ニ依リ明カニ自己ノ權利ヲ行使スルノ意思ヲ表示シ其目的ヲ達スルカ爲メ支拂命令ヲ申請スルハ法律ノ許セル手續即チ事實ナリ債務者カ此手續即チ事實ニ對シ相當ノ時間ニ異議ヲ申立テタルカ爲メ支拂命令ノ效力ヲ失ヒ又ハ債權者カ異議申立ノ通知書送達ヨリ一个月ヲ經過スルモ管轄裁判所ニ訴ヲ起ササルカ爲メ權利拘束ノ效ヲ失フト雖モ此手續即チ事實ハ決シテ消滅スルモノニ非ス其事實消滅セサル以上ハ隨テ期限中斷ノ效アルモノトセサルヲ得ス

(第四百五十三條)

『第四百五十三條』

○民法第四百五十三條ニ所謂裁判上ノ請求トハ訴ノ提起ヲ指稱シタルモノトス

| | |
|----|-----|
| 四〇 | 四三 |
| 二 | 一三七 |
| 三四 | 六 |
| 九 | |
| 二七 | 二〇一 |
| 三六 | 五三 |

第二節 取得時效

(第六十二條)

○時効ニ因リ不動産ヲ取得スル場合ニ於テ占有者ノ意思ノ善惡及ヒ過失ノ有無如何ハ其占有ヲ爲ス當時ニ在リテ之ヲ審究スヘキモノナルコトハ占有者ノ承繼人カ其前主ノ占有ヲ併セテ主張スルトキト雖モ異ナル所ナシ

○市ニ屬スル財産ヲ處分スルニハ一定ノ方式ヲ要スルモノナルヲ以テ其處分ニ因リ權利ヲ取得セントスル者ハ之ニ要スル方式及ヒ其方式履踐ノ有無等ニ意ヲ用キ調査ヲ怠ラサルコトハ一般取引ノ觀念ニ於テ普通注意ヲ用ウル人カ通常爲スヘキ注意ナリ從テ苟モ其注意ニ缺クル所アルニ於テハ當事者カ僧侶ナルト否トニ關セス過失アルモノトス

○賣買ニ因リ幼者名義ノ不動産ヲ其法定代理人ヨリ取得セントスル場合ニ於テ買主タル者ハ其法定代理權ニ欠缺ナキヤ否其他權原ニ瑕疵ナキヤ否ニ付キ調査ヲ怠ラサルコトハ普通注意ヲ用フル人ノ通常施スヘキ注意ニ屬スルヲ以テ斯ル注意ヲ缺タキル爲メ右法定代理權欠缺ノ事實ヲ知ラサリシハ過失ナリトス

○不動産ノ買主カ登記簿上其賣主カ所有名義ヲ有スルコトヲ認メ登記ヲ

四

一八七

二

二頁

二

五九八

經テ其所有權ヲ讓受ケタルトキハ買主ハ一般取引上ノ觀念ニ從ヒテ取引ヲ爲シタルモノニシテ過失ノ責ナキモノトス
○民法第六十二條第二項ニ所謂過失ハ相當ノ注意ヲ爲スニ於テハ權原ノ瑕疵ヲ發見シ得ヘキニ拘ハラズ不注意ニ因リ之ヲ發見シ得サリシコトヲ謂フモノナルヲ以テ取得時効ノ利益ヲ援用スル占有者ハ其者ニ於テ權原ノ瑕疵ヲ發見シ得ヘカリシ事情ノ存セサル限ハ過失ノ責ナキモノトス

二

六三七

二

六三七

第三節 消滅時效

(第六十六條)

『第六十六條』

○民法施行以前ニ於テハ辨濟期限ノ定ナキ債務ハ出訴ノ日ヲ以テ期限ト看做シタルモノトス從テ債權者カ縱令出訴前辨濟ヲ請求スルモ之カ爲メニ消滅時効ノ進行ヲ開始スヘキモノニ非ス

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

○當座預金ノ債權ニ付テハ別段ノ契約ナキ限り其債權者ハ何時ト雖モ拂戻ヲ請求シ得ヘキ地位ニ在ルヲ以テ其債權ニ對スル時効ハ預金關係ノ

四〇

六四三

三九

五三九

生シタル時ヨリ之ヲ起算スヘキモノトス

〔第六十七條〕

○元金ノ辨濟期ニ於テ一度ニ支拂ハルヘキ利息及ヒ債務不履行ニ因ル損害ハ民法第六十九條ノ短期時效ニ因リ消滅スヘキ債權ニ非スシテ同第六十七條第一項ニ從ヒ十年ノ時效ニ因リテ消滅スヘキモノナリ

(同主旨)

債務不履行ニ因ル損害要債權ハ民法第六十九條ノ短期時效ニ罹ルモノニ非スシテ同第六十七條第一項所定ノ十年ノ時效ニ罹ルモノトス

○債務者カ不法行爲ニ原因セル債務ノ辨濟ヲ怠リタルニ因リテ生シタル

損害ノ賠償ヲ請求スル場合ニハ民法第七百二十四條ノ時效規定ヲ適用スヘキモノニ非スシテ同第六十七條第一項ヲ適用スヘキモノトス

〔第六十八條〕

○民法第六十八條ノ定期金ノ債權トハ定期毎ニ若干ツツノ金錢又ハ其他ノ物ノ給付ヲ受クヘキ基本ノ權利ヲ指稱セルモノトス從テ消費貸借ニ基ク債權ノ如キハ縱令時期ヲ定メテ數回若クハ數十回ニ之ヲ辨濟スルコトト爲スモ同條ニ所謂定期金ノ債權ニ非ス

〔第六十九條〕

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

(同主旨)

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

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

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

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

四三

九三七

四二

八五一

四一

五三六

四〇

四九

三九

六四三

三七

三三五

三五

二

四九

三六

八〇二

三六

一〇三三

〔第七十二條〕

割辨濟ノ如キ場合ニ於ケル債權ニ適用スヘキモノニ非ス

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

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

〔第七十三條〕

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

○問屋ハ他人ノ爲メニ物品ノ販賣又ハ買入ヲ爲スヲ業トスル者ニシテ自己ノ爲メニ之ヲ爲スモノニ非サレハ民法第七十三條第一號ニ所謂卸賣商人又ハ小賣商人ニ非ス

第二編 物權

| | |
|----|-----|
| 三六 | 二四〇 |
| 四〇 | 二八二 |
| 四〇 | 四九五 |
| 三六 | 四〇二 |
| 四 | 三三六 |

○物權ハ特定物ニ非サレハ發生スヘキモノニ非ス從テ金錢ノ如キ融通物ニシテ特定セサルモノハ交付ヲ受ケサル間ハ之ヲ請求スヘキ債權ヲ有スルニ過キス
○行政處分ニ依リ公有ニ屬スル提防敷地使用ノ權ヲ得タル者ハ使用命令ノ旨趣ニ從ヒ其範圍内ニ於テ該敷地ヲ自己ノ私用ニ供シ之ヲ使用シ得ルニ過キサレハ其權利ハ私權ニシテ而モ一種ノ財產權タルニ止マリ之ヲ以テ一ノ物權又ハ債權ナリト云フヲ得ス

(參照)

墓地ハ普通民事上ノ財産ト其性質ヲ異ニスル所アルヲ以テ之ニ附着セル立木ノ如キモ亦通常ノ共有立木ト同一視スルヲ得ス
一箇ノ土地ニ對シ前後二箇ノ權利者アリ何レモ相當ノ手續ヲ爲シ共ニ懈怠又ハ過失ナク兩立シ難キトキハ先キニ著手シタルモノヲ保護セサルヘカラス
何人ト雖モ自己ノ有セサル權利ヲ他人ニ移スコトヲ得ス
鑛泉探酌權ノ設定カ土地ノ使用權若クハ賃借權等ノ如ク直ニ其地上ニ權利ヲ有スルモノナラシニハ物權ヲ以テ論スルヲ得ルト雖モ其地ノ所有他ニ移轉シタル場合ニ於テ原判決カ探酌權ハ鑛泉ノ上ニ有スル物權ナリト論定シタルノミニテ該權ノ設定ハ如何ナル契約ニ因リ成立セシモノナルヤ又該權ノ其土地ニ於ケル關係ハ如何ナル事實ナリヤノ點ニ付テ毫モ説明スル所アラサレハ其探酌權ハ單ニ鑛泉ヲ酌取ルノ權利ト認メ論定シタルモノト見ルノ外ナキヲ以テ

| | | |
|----|-----|-----|
| 三五 | 三 | 九三 |
| 三七 | 一五二 | |
| 二五 | 二 | 三四 |
| 二五 | 五 | 一〇五 |
| 二六 | 六 | 五三 |

物權タルノ性格ヲ有セス則チ原判決ハ不法ノ裁判タルヲ免レス
 鑛泉採酌權ハ物權ナリ
 鑛物採掘ノ特許ヲ得タル者ハ鑛物其物ノ所有權ヲ獲得シタルニ非スシテ單ニ其鑛物ヲ採掘ス
 ルノ權利ヲ獲得シタルニ過キス故ニ之ヲ以テ不動産ヲ獲得シタルモノト云フヲ得ス

第一章 總則

(第百七十
五條)

『第百七十五條』

(刑)

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

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

(第百七十
六條)

『第百七十六條』

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

○特定物ヲ目的トスル賣買ハ特ニ將來其物ノ所有權ヲ移轉スヘキ約旨ニ

| | | |
|----|---|-----|
| 二六 | 二 | 四〇三 |
| 二八 | 八 | 八三 |
| 二九 | 八 | 七四 |

| | | |
|----|---|----|
| 三七 | 三 | 四九 |
| 二五 | 三 | 四八 |

| | |
|----|------|
| 三七 | 一三〇九 |
|----|------|

出テサル限ハ即時ニ其物ノ所有權ヲ移轉スル意思表示ニ外ナラサルヲ
 以テ民法第百七十六條ノ規定ニ依リ直ニ所有權移轉ノ效力ヲ生スルモ
 ノトス

(第百七十
七條)

『第百七十七條』

○民法第百七十七條ハ不動産ニ關スル物權ノ得喪及ヒ變更ニ關スル規定
 ニシテ從來保有スル所有權ニ適用スヘキモノニ非ス

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

○民法第百七十七條ハ第三者ノ意思ノ善惡如何ヲ問ハサルノ律意ナルカ
 故ニ縱令第三者ノ爲シタル不動産ノ賣買及ヒ登記カ當事者一方ノ先賣
 買ヲ無効ナラシムルアリトスルモ其先賣買ニシテ登記セラレサル限り
 債權ノ詐害行爲ニ關スル民法第四百二十四條ヲ援用シテ之カ取消ヲ請
 求スルヲ得ス

○不動産所有者ノ意思ニ反シ擅ニ自己ノ名義ニ登録シタル者ノ債務ニ對
 シ其不動産ヲ差押ヘタル者ハ右不動産所有者ニ對シ民法第百七十七條

| | | |
|----|---|----|
| 三三 | 七 | 三二 |
|----|---|----|

| | | |
|----|---|---|
| 三三 | 二 | 八 |
|----|---|---|

| | |
|-----|---|
| 三一〇 | 四 |
|-----|---|

| | |
|---|-----|
| 二 | 八五七 |
|---|-----|

ニ所謂第三者ニ非ス

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

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

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

○明治十九年八月法律第一號登記法實施以前ニ於ケル建物ノ賣買ニシテ明治八年九月第四百四十八號布告建物賣買讓渡規則ニ從ヒ公證ヲ受ケス又其後登記法ニ依リ所有權ノ登記ヲモ爲ササルニ於テハ買主ハ其賣主ノ所有ナリトシテ差押ヘタル賣主ノ債權者ニ對シテ所有權取得ノ對抗ヲ爲スコトヲ得ス

三四 二 四

三四 二 101

三四 四 五

三四 九 三

三五 七 六〇

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

三五 九 二

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

三六 七五九

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

三六 七五九

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

三六 七五九

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

シ第三者ノ地位ニ在ルモノトス

○民法第七十七條ノ規定ハ別異ノ法律行為ニ因リ同一不動産ニ付キ利害相反スル權利ヲ取得セシ當事者數名アル場合ニ適用セラルヘキモノトス從テ唯一ノ法律行為ニ於ケル真正ノ當事者ハ何人ナルカノ爭アル場合ニハ同條ノ規定ヲ適用スヘキモノニ非ス

○民法第七十七條ニ所謂第三者トハ物權上ノ法律關係ヲ有スル者ノ外不動産ヲ債務者ノ所有トシテ差押ヘタル債權者ヲモ包含スルモノトス

○土地ヲ立木ト共ニ買受ケ土地賣買ノ登記ヲ經タル者ハ單ニ其土地ノ取得ヲ以テ登記ヲ經サル第三者ニ對抗シ得ルノミナラス立木ノ取得ニ付テモ亦之ニ對抗シ得ヘキ場合アルモノトス

○建家ノ實際ノ坪數カ其登記セラレタル坪數ニ符合セサルモ該登記ニシテ建家ヲ表示セルモノナル以上ハ其所有者ハ建家ニ關スル權利ヲ主張スルコトヲ得從テ後日同一ノ建家ニ付キ實際ノ坪數ニ恰當セル登記ヲ以テ前所有者ヨリ買受ケタル第三者アリトモ之ニ對抗シ得ルモノトス
○民法第七十七條ハ不動産上ノ物權ノ得喪ヲ生セシメタル法律行為カ犯罪ニ原因シタルト否ト又第三者ノ善意ナルト惡意ナルトヲ區別セサレハ苟モ其法律行為ニシテ當然無效ナラサル以上ハ該規定ノ適用ヲ妨

三七

三九二

三六

二四二

三六

六四七

三六

七二四

三六

九〇六

クルコトナシ

○民法第七十七條ノ規定ハ地上權者カ其權利ノ讓渡ニ因リ物權ヲ喪失シタルコトヲ以テ第三者ニ對抗スル場合ニモ亦之ヲ適用スヘキモノトス

三六

一三四

三九

一七四

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

三九

一七四

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

三九

六六〇

(同主旨)

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

三六

七三四

○民法第七十七條ハ第三者ニ對シテ不動産上ノ權利ヲ主張スルニハ先

ツ登記簿上其權利ノ登記アルコトヲ要スト謂フニ過キスシテ登記簿上
不動産ニ關スル權利ノ登記ヲ爲シタル者ハ其取得以前ニ遡リテ之ヲ第
三者ニ對抗シ得サルノ趣意ニ非ス

三九

七四

○民法第七十七條ハ第三者カ對抗ノ權利ヲ拋棄スルトキハ物權ノ得喪
變更ハ其者ニ對シ當然効力アルコトヲ示シタルモノトス而シテ第三者
ハ其意思表示ノミニテ對抗ノ權利ヲ拋棄スルモ將タ特ニ物權ノ得喪變
更ニ付キ利害關係ヲ有スル者ト契約ヲ締結シテ之ヲ承認スルモ妨ナシ
○明治十九年法律第一號登記法發布以前賣買ニ因リテ山林ヲ取得シタル
モ地券名義書換ノ手續ヲ怠リ地券臺帳及ヒ土地臺帳上所有名義ノ變更
ナカリシ爲メ賣主ニ於テ所有權保存登記ヲ爲シ更ニ該山林ノ立木ヲ第
三者ニ賣渡シ且地上權ヲ設定シテ之カ登記ヲ受ケタルトキハ買主ハ其
第三者ニ對シ自己ノ所有權ヲ對抗シテ立木ノ賣買及ヒ地上權ノ設定ヲ
無効トスルヲ得ス

三九

一五七〇

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

四〇

一八八

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

四〇

三二

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

四〇

七七二

(同主旨)

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

三九

一七四

(反對)

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

三六

一二五四

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

四〇

一二七四

(同主旨)

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

四〇

八三五

○適法ノ原因ニ基カサル登記ハ唯形式上ニ於テ存在スルニ止マリ實體上ニ於テハ物權ノ得喪變更ノ效ヲ生スルモノニ非ス

四二

一〇四七

○登記簿上不動産ノ所有名義人タルモ本來所有權ヲ有セサル者ヨリ之ヲ買受ケタルトキハ所有權移轉ノ效果ヲ生セサルコト勿論ナレハ買受人カ所有權移轉ノ登記ヲ爲シタルト其賣渡人ノ所有者ナラサルコトヲ知ラスシテ買受ケタルトニ拘ハラズ真正ノ所有者ハ其權利ヲ以テ之ニ對抗シ得ルモノトス

四二

一〇五一

○民法第七十七條ニ所謂第三者トハ當事者若クハ其包括承繼人ニ非スシテ不動産物權ノ得喪及ヒ變更ノ登記欠缺ヲ主張スル正當ノ利益ヲ有スル者ヲ指稱ス

四二

一〇二六

○民法第七十七條ノ規定ハ不動産ニ關スル物權ノ得喪及ヒ變更カ當事者ノ意思表示ニ因リテ生シタル場合ノミナラス家督相續ノ如キ法律ノ規定ニ因リテ生シタル場合ニモ亦適用セラルヘキモノトス

四二

一〇〇一

(反對)

民法第七十七條ハ不動産ニ關スル物權カ當事者ノ意思ニ因リテ發生移轉スル場合ヲ規定シタルモノトス從テ相續ニ因リ不動産上ノ物權ヲ取得シタル場合ハ同條ノ適用ヲ受クルコトナシ

三八

一七三六

民法第七十七條ノ規定ハ不動産上ノ物權ノ移轉カ當事者ノ意思表示ニ因ル場合ノ如ク取得

者ニ於テ之ヲ了知セル時ニ適用スヘキモノトス從テ相續ニ因リ不動産ヲ取得シタル者ハ其登記ヲ爲ササルモ第三者ニ對抗スルコトヲ得

三九

九二

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

三九

一〇五八

○甲者カ乙者ヨリ不動産ヲ買受ケタルニ拘ハラズ甲乙兩者及ヒ丙者ト通謀シタル虚偽ノ意思表示ニ因リ丙者ノ所有名義ニ登記シタルトキハ其乙丙間ノ賣買ハ民法第九十四條第一項ノ規定ニ從ヒ當然無効ナリトス故ニ丁者カ惡意ヲ以テ丙者ヨリ該不動産ヲ買受ケタルトキハ縱令其登記ヲ爲スモ何等實體上ノ權利ナク唯登記面上所有名義ヲ有スルニ過キサレハ民法第七十七條ノ所謂第三者ニ該當セス

四二

二六

○民法第七十七條ハ眞實不動産ニ關スル物權ノ得喪變更アリタル場合ニ於テ其登記ノ欠缺ヲ主張スルニ付キ正當ノ利益ヲ有スル所ノ第三者ニ對抗スル要件ヲ定メタルモノトス故ニ虚偽ノ意思表示ノ無効ヲ以テ惡意ノ第三者ニ對抗シ得ル場合ハ同條ノ規定ヲ適用スヘキ限ニ在ラス○債權者カ質物タル不動産ノ占有ヲ取得スルニ先チ質權設定ノ登記ヲ爲シタル場合ニ於テハ縱シヤ爾後質物ノ占有ヲ取得シタリトスルモ之カ

四二

七七

(刑)

爲メ其登記ハ遡テ有效ト爲ルヘキモノニ非ス
○當事者カ不動産ノ賣買ヲ解除シタル場合ニ於テ其所有權前賣主ニ歸屬シタル事實ヲ登記セサル以上ハ縱令買主カ登記簿上其所有名義ノ自己ニ存スルヲ奇貨トシ之ヲ他ニ讓渡シ又ハ該不動産ニ付キ抵當權ヲ設定スルモ前賣主ハ第二ノ買得者若クハ抵當債權者ニ對シテ自己ノ權利ヲ對抗スルコト得ス

○未登記ノ建物ヲ買得シタル者ハ其移轉ニ關スル登記ヲ爲スニ非サレハ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス

(同主旨)

未登記ノ不動産ヲ取得シタル者ハ其取得ノ登記ヲ爲スニ非サレハ第三者ニ對抗シ得サルモノトス

○不動産ニ關スル物權ノ得喪ハ其登記ヲ爲スニ非サレハ該不動産ニ付キ未タ登記ヲ爲ササル第三者ニ對シテモ之ヲ主張スルコトヲ得ス

○正當ノ權原ナキ占有者ハ其占有物ノ所有權ヲ取得シタル者ニ對シ引渡若クハ登記ノ欠缺ヲ主張スル正當ノ利益ヲ有スルモノニ非サレハ民法第七十七條及ヒ第七十八條ノ所謂第三者ニ該當セス
○登記簿上家督相續ニ因ル所有權取得ノ登記アル場合ト雖モ其名義人相

四三

八六七

四二

一四三三

四三

一

三八

六四七

四三

一

四三

一三二

續權ナキトキハ縱令之ト賣買ヲ爲シ移轉登記ヲ受クルモ買主ハ所有權ヲ取得スルコト能ハサルヲ以テ民法第七十七條ハ此場合ニ適用スヘキ限ニ在ラス

○土地ノ所有者カ他人ニ其土地ヲ賣渡シタル後更ニ同地所ノ一部及ヒ立木ヲ他人ニ賣却シテ其代金ヲ受取リタルトキハ物權得喪ノ登記欠缺ヲ主張スルニ付キ正當ノ利益ヲ有スルモノニ非サレハ縱令最初ノ買主ヨリ該土地ヲ讓受ケタル者カ其所有權取得ノ登記ヲ爲ササルモ民法第七十七條ヲ適用スヘキ限ニ在ラス

○債權者カ民法第四百二十三條ニ依リ債務者タル不動産賣主ニ代リテ買戻權ヲ行使シタルトキハ買主ハ該賣主ニ對シテ有スル一切ノ抗辯ヲ以テ之ニ對抗シ得ルモノトス從テ其債權者ハ民法第七十七條ニ所謂第三者ニ非ス

○不動産ノ取得時効ノ完成シタル後ニ保存登記ヲ爲シタル前所有者ヨリ其不動産ヲ買得シテ所有權ノ取得登記ヲ爲シタル者ハ取得時効ニ因ル取得登記ノ欠缺ヲ主張スルヲ得ス

(刑) ○抵當權設定前ニ於テ其目的タル土地ヲ買得シタルモ之カ登記ヲ爲サザリシ者ハ抵當權者カ其賣買ノ事實ヲ知リタルト否トニ拘ハラズ該地所

四三

七六四

四三

五四七

四三

五三七

四三

三二四

ニ對スル所有權ヲ以テ之ニ對抗シ得サルモノトス
 ○民法第七十七條ハ物權取得者カ登記ヲ爲ササルニ付キ過失アリヤ否
 ヤニ因リ其對抗力ニ區別ヲ爲ササルヲ以テ苟モ登記ヲ爲ササル者ハ其
 過失ニ出テタルト否トヲ問ハス總テ其物權取得ヲ以テ第三者ニ對抗ス
 ルコトヲ得サルモノトス

○不動産ニ關スル物權ノ得喪變更ハ登記ヲ爲スニ非サレハ第三者ノ意思
 ノ善惡ニ拘ハラズ之ニ對抗スルコトヲ得サルモノトス

○民法第七十七條ハ不動産ニ關スル物權ノ得喪變更アリタル場合ニ其
 登記ノ欠缺ヲ主張スル正當ノ利益ヲ有スル第三者ヲ保護スル規定ナレ
 ハ右第三者ハ同條ノ保護ヲ受ケント欲スル旨趣ヲ主張スルニ非サレハ
 同條ノ適用ヲ受クルコトヲ得サルモノトス

○登記名義人タル家督相續人ヨリ不動産ヲ買受ケタリトスルモ其不動産
 カ既ニ被相續人ニ於テ贈與シタルモノナルトキハ買受人ハ民法第七
 十七條ニ所謂第三者中ニ包含セサルヲ以テ受贈者タル眞ノ所有者ハ所
 有權取得ノ登記ナシト雖モ之ヲ以テ右買受人ニ對抗スルコトヲ得ルモ
 ノトス

(同主旨)

不動産賣渡人ノ相續人カ該不動産ヲ相續セサル事實確定セルニ拘ハラズ其相續登記ヲ爲スモ
 無原因ノモノナルヲ以テ斯ル不正登記ノ名義人ヨリ之ヲ買受ケタル者ハ民法第七十七條ニ
 所謂第三者ト云フヲ得ス

相續人カ不動産ノ遺産相續ヲ爲ス以前ニ於テ既ニ他人カ該所有權ヲ取得セル場合ニ在テハ相
 續人ノ爲セル相續ニ因ル所有權取得ノ登記ハ無原因ノモノナルヲ以テ右相續人ヨリ物權ヲ取
 得シタル者ハ他人ノ所有權取得ニ付キ登記ノ欠缺ヲ主張スル利益ヲ有スル者ニ非ス

○民法第七十七條ハ登記ニ因リ不動産ニ關スル物權ノ得喪變更ヲ生ス
 ト爲シタルモノニ非サルヲ以テ苟モ不動産ニ關スル物權ノ得喪變更ニ
 シテ實體上存セサル以上ハ縱令其登記アリトモ之カ爲メ其得喪變更ヲ
 生シ得ヘキモノニ非ス

○不動産ニ關スル物權ノ得喪變更ニシテ實體上存スル以上ハ縱令其登記
 ヲ缺クモ之ト相牴觸スル得喪變更ニ付キ之ヲ生スヘキ法律上ノ原因ナ
 クシテ登記ヲ經タル第三者ニ對シテハ其得喪變更ヲ對抗シ得ヘキモノ
 トス

(參照)

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

四三 一八二

四四 八七

四五 五六九

四五 六七〇

元 七三二

四四 五一

四四 七六九

二 一五

二 一五八

二四 一 二二八

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

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

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

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

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

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

(刑)

登記ハ第三者ニ對スル公示方法ニシテ當事者間ニ於ケル所有權移轉ノ方法ニ非ス

| | | | | | | |
|----|-----|-----|----|----|----|----|
| 二六 | 二七 | 二七 | 二九 | 二九 | 三〇 | 三二 |
| 二 | 二 | 六 | 八 | 六 | 五 | 五 |
| 四五 | 一三〇 | 一五三 | 四五 | 八 | 四 | 三 |

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

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

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

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

府縣ノ告示ニ依リ或期限内ニ公證割印簿錯雜ニ付キ更正セシムルヲ以テ關係ノ者ハ申出ツヘク期限經過ノ上ハ一切關係ナキモノトシ他ハ公證セシムヘキ旨ヲ達セラレタルトキ之カ申出ヲ爲ササリシ者ハ其期限ノ經過後登記ヲ受ケタル善意ノ第三者ニ對シ公證ノ效力ヲ主張スルヲ得サルモノトス

形式上戸長ノ公證アルモ無効ノ抵當ニ對スルモノハ實體上公證タル效力ナシ
舊公證ノ旨趣タル公簿上其地所又ハ建物カ賣主又ハ抵當置主ニ屬スル等ニ付キ事實相違ナキコトヲ保證スルニ止マリテ契約當事者ノ身分迄ヲ證明スルモノニ非ス

『第七十八條』

○民法第七十七條及ヒ第七十八條ニ規定スル所ハ獨リ同一物件ニ關

| | | | | | | |
|----|----|----|----|----|----|----|
| 三二 | 三二 | 三二 | 三一 | 三一 | 三一 | 三二 |
| 四 | 八 | 一 | 六 | 五 | 九 | 四 |
| 一八 | 四九 | 四五 | 二四 | 五九 | 一八 | 一八 |

(第七十八條)

シテ設定シタル數人ノ權利牴觸スル場合ノミニ限ラス所有權利ノ轉轉シタル場合ニ於テハ最初ノ所有者ト轉得者トノ間ノ關係ニ付テモ亦同シク適用セラレルモノトス

三四
四
五

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

三六
二三四

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

三六
七〇三

○民法第七十八條ハ動産ニ關スル物權ノ讓渡ヲ以テ第三者ニ對抗スル要件ヲ規定シタルモノニシテ所謂第三者トハ讓渡ノ當事者及ヒ其一般承繼人以外ノ者ヲ指稱ス

四一
三三三

(同主旨)

民法第七十八條ニ所謂第三者トハ廣ク物權ノ讓渡人讓受人及ヒ其一般承繼人以外ノ者ヲ包

括シ獨リ讓渡ノ目的物ニ付キ直接ニ權利ヲ取得セル者ノミヲ指稱スルニ非ス故ニ讓渡人ノ債權者ノ如キモ亦右規定ノ第三者ニ該當ス

三六
二二九

○動産ニ關スル物權ノ讓渡ヲ以テ對抗セントスル者ニ對シ第三者ヨリ對抗スル要件ニ付テハ民法中別ニ定ムル所ナキヲ以テ其第三者ハ必スシモ物權ノ取得ヲ主張スル者ニ對抗シ得ヘキ權利ヲ有スルコトヲ要セス
○正當ノ權原ナキ占有者ハ其占有物ノ所有權ヲ取得シタル者ニ對シ引渡若クハ登記ノ欠缺ヲ主張スル正當ノ利益ヲ有スルモノニ非サレハ民法第七十七條及ヒ第七十八條ノ所謂第三者ニ該當セス
○民法第七十八條ニ所謂引渡ハ必スシモ現實ニ物ノ授受アル場合ニノミ限ルモノニ非スシテ占有ノ改定ニ因リ物ノ現實ノ授受アリタルト同視スヘキ場合ヲモ包含スルモノトス

(參照)

記名ノ株券ハ普通ノ動産ト同視スヘカラス其名義書換等ノ手續ヲ爲ササルトキハ他人ニ對シ所有權ノ效力ヲ有セス
有體動産ノ賣買ハ不動産ノ如ク公示ノ手續ナキヲ以テ物件ノ授受アルニ非サレハ縱令賣買者相互間其合意成立スルモ未タ以テ第三者ニ對抗シテ有效ニ所有權ノ移轉ヲ主張スルヲ得ス故ニ有體動産ノ賣買ニ付テハ一旦其引渡ヲ遂ケタルヤ否ヲ確定スルハ至重ナル要點ナリトス然ルニ單ニ其當事者ノ合意ニ依リ直ニ買得者ニ所有權ヲ移轉スト判示シ其要點ニ付キ何等ノ判

二五
三
二〇

四三
一五三

四三
一一二

四二
三三三

斷ヲ與ヘサルハ違法ノ判決ナリ

第二章 占有權

(參照)

占有ハ事實ナルヲ以テ實際其物件ヲ占有シタルモノニ關スルトキノ外其法理ヲ適用スルヲ得ス

第一節 占有權ノ取得

(第百八十一條)

○他人ノ物ヲ代理シテ占有スルニ當リ特ニ外形上他人ノ物タルコトヲ表示セサレハトテ其占有ノ效力ナシト云フヲ得ス唯代理占有タルコトノ實質アルヲ以テ足レトス

(第百八十二條)

○小作人トシテ土地ヲ占有セル者カ土地所有權者ヨリ該土地ヲ買受ケタルトキハ民法第百八十二條第二項ニ依リ當事者間ノ意思表示ノミニ因リテ土地ノ引渡アリタリト認ムヘキモノトス

(第百八十四條)

○民法第百八十四條ニ所謂第三者ノ承諾トハ本人カ其代理人ニ對シ第三

二六
二
一七六

二六
四
一一

三六
一五八

四
八一九

(第百八十五條)

者ノ爲メ占有物ヲ占有スヘキ旨ヲ命シ第三者之ヲ承諾スルコトヲ謂フモノニシテ本人カ其代理人ニ對シ占有物ヲ第三者ニ返還スヘキ旨ヲ命シ第三者之ヲ承諾スルコトヲ云フモノニ非ス

『第百八十五條』

○株式會社ノ取締役カ其業務上占有スル物件ヲ自己ノ債務ノ爲メニ入質シタル場合ト雖モ此事實ハ未タ其占有ノ性質ヲ變セシムルニ足ラサルヲ以テ會社ハ該取締役ニ依リ依然間接占有ヲ保持スルモノトス

第二節 占有權ノ效力

(參照)

他人ノ不正手段ニ因リテ我所有物ヲ奪取セラレタルモノカ其所有權ノ回復ヲ求ムルニ當リ多少ノ日月ヲ空過シタルコトアレハトテ別ニ權利拋棄等ノ明證ナキ限ハ之カ爲メ其權利ニ影響ヲ生スルノ道理アルヘカラス
契約證書ノ占有者ハ單ニ其占有ノ事實ノミヲ以テ契約ノ當事者若クハ其代理者タルコトヲ證スルニ足ラス
正權原ニ瑕疵アル不動産ノ占有者ハ真正ノ所有者ニ於テ其所有權ニ關スル公示方法ヲ怠リタルトキト雖モ其取戻ノ訴求ヲ拒ムコトヲ得ス

(第百八十八條)

『第百八十八條』

○民法第百八十八條ハ占有者カ占有物ノ上ニ行使スル權利ヲ否認シ之ヲ

民法 物權 占有權 占有權ノ效力

三六
二三四

四三
三五〇

二七
二九八

二九
二五五

二九
一〇七

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

〔第百八十九條〕

○善意ノ占有者ハ其占有物ヨリ生スル果實ヲ取得スヘシトノ法理ハ民法施行前ト雖モ適用スヘキモノナリ

○民法第百八十九條第二項ハ事實ノ如何ニ拘ハラズ善意ノ占有者カ惡意ノ占有者ト爲ルヘキ時期ヲ定メタル一ノ擬制ナルカ故ニ法文ヲ須テ存スヘキ規定ナレハ民法施行前ニ在リテハ適用スルヲ得ス

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

〔第百九十條〕

○民法第六百二條ノ規定ニ違背セル契約ニ依リ抵當地所ヲ賃借スルモ其賃借權ハ無効ニシテ抵當權者ニ對抗スルコトヲ得ス故ニ其抵當權ノ實

三九
一七二

三四
九五

三四
九五

三五
四二七

行トシテ抵當地所ヲ競賣ニ付スルトキハ競落人ハ完全ナル所有權ヲ取得スルモノニシテ賃借人ハ其競落ノ通知ヲ受クルト同時ニ惡意ノ占有者ト爲ルモノトス

○民法第百九十條第一項後段ノ規定ハ惡意ノ占有者カ眞ノ權利者ヲシテ適當ノ時期ニ果實ヲ收取スルコトヲ得サラシメ之ニ損害ヲ加ヘタル過失アルヲ以テ其賠償ヲ爲サシムルノ旨趣ニ外ナラスシテ惡意ノ占有者ニ果實收取ノ權利アルコトヲ認メタルモノニ非ス

〔第百九十二條〕

〔第百九十二條〕

○民法施行以後ニ在テ動產ヲ占有スル者カ民法第百九十二條ノ條件ヲ具備シ其動產ノ上ニ行使スル權利ヲ取得シタルトキハ爾後縱令贓物タルヲ知ルモ既ニ取得シタル權利ニ何等ノ消長ヲ及ホサス

○民法施行以前ニ在テ動產ヲ占有スル者ニシテ縱令占有ノ始メ善意ナルモ爾後贓物タルコトヲ知リタルトキハ善意ヲ缺如スルモノトス從テ民法第百九十二條ノ條件ヲ具備セサルモノニシテ民法施行法第三十九條ヲ適用スルノ限ニ在ラス

○贓物ノ占有カ民法施行前ニ在リテ其施行前即チ權利ヲ取得スヘキ時期以前ニ在リテ私訴ヲ提起シタルトキハ爲メニ其占有ハ平穩ナル條件ヲ

三
四

三九
九八

三三
七六

三三
七六

害セラレ民法第九十二條ノ條件ヲ具備セス從テ民法施行法第三十九條ノ規定ニ該當セサルモノトス

(刑) ○甲カ乙ヨリ騙取シタル約束手形ヲ丙カ受取リタル場合ニ於テ騙取ノ情ヲ知ラス平穩且公然ニ又過失ノ責ムヘキモノナキトキハ占有ト同時ニ所有權ヲ取得ス

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

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

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

| | | | | | |
|-----|-----|-----|-----|-----|-----|
| 三三 | 三四 | 三五 | 三六 | 三六 | 三六 |
| 四 | 九 | 九 | 六 | 九 | 六 |
| 一 | 一 | 一 | 一 | 一 | 一 |
| 一三五 | 一三五 | 一三五 | 一三五 | 一三五 | 一三五 |

○動産ノ占有者カ善意ニシテ過失ナク平穩且公然ニ其占有ヲ始メタル以上ハ即時ニ該動産ノ上ニ行使スル權利ヲ取得スルモノトス而シテ其動産ノ取得カ繼受取得ナルヤ否ヤハ問フ所ニ非ス

○民法第九十二條ニ依リ動産ノ上ニ行使スル權利ヲ取得セシコトヲ主張スル占有者ハ自己ノ占有ニ過失ナキコトヲ立證セサルヘカラス

○質權者カ質權ノ實行ニ因リテ質物ノ換價代金ヲ受取リタルモノニ非ストスルモ其辨濟受領ノ當時平穩公然善意無過失ニテ之ヲ占有シタルモノトセハ之ヲ交付シタル債務者ニ於テ該金錢ハ自己ノ所有ニ非ストノ理由ヲ以テ之カ返還ヲ請求スルコトヲ得ス

○記名式所持人拂ノ債權ハ特種ノ證券的權利ニ屬シ純然タル無記名債權ニ非サルカ故ニ之ヲ動産ト看做スコトヲ得ス從テ民法第九十二條ノ規定ハ之ニ適用スルコトヲ得サルモノトス

【第九十三條】

○民法第九十三條ハ前條ニ對スル制限的例外ノ規定ナルヲ以テ其適用ヲ嚴ニシテ類推シテ規定外ニ及ホスヘキモノニ非ス

○民法第九十三條ハ眞ノ權利者ノ權利ヲ保護スル爲メ物カ權利者ノ意思ナク他ニ移轉シタルトキニ限り取戻ヲ請求スルコトヲ得セシメタル

| | | | | | |
|-----|----|----|----|----|---|
| 四〇 | 四二 | 元 | 元 | 三四 | 七 |
| 二七四 | 八七 | 七二 | 七九 | 七 | 七 |

モノナレハ監守盜ノ如キ其性質委託物費消罪ヲ成スモノハ同條ノ盜ナル意義ニ包含セサル所トス

○民法第九十三條ノ盜品又ハ遺失物中ニハ當然通貨ヲ包含ス

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

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

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

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

○動產質權者ハ如上ノ回復請求權ヲ行使スルコトヲ得ス

○民法第九十三條ニ所謂盜品ハ狹義ニ用キラレタル語辭ニシテ單ニ強

三四 七

三五 九

三五 九

三七 九

三六 三六

四〇 八六

四〇 八六

竊盜ノ贓物ノミヲ指稱シ委託物費消ノ犯罪ニ關スル物件ノ如キハ之ニ包含セス

〔第九十四條〕

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

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

〔第九十六條〕

○選擇債務ノ場合ニ於テハ常ニ別異ノ目的ヲ有スル數箇ノ債務存在スルモノナルニ民法第九十六條第二項ニ依リ回復者ノ選擇スヘキモノハ増價額ナルカ將タ又改良ノ爲メ費シタル金額ナルカニ在リテ其孰レニ出ツルモ償還ノ時期其他附隨事項ノ異ナルモノアルニ非ス單ニ金額ノ

四二 八七

三六 一三五

三六 一三五

ル所ナリトス

(參照)

漁業場ハ海面ノ一部タルヲ以テ何人ニ於テモ私有シ得ヘキモノニ非スト雖モ漁業權ハ所轄官廳ノ許可ニ依リ之ヲ取得スルコトヲ得

公共ノ水路ハ他人ノ既得權ヲ妨害セサル限ハ何人ト雖モ之ヲ使用シ得ヘシ

河川ノ流水ニ付キ專用ノ權利ヲ有スル者ハ其流水使用上ニ付テハ川床モ亦之ヲ使用スルノ權アリ

水路ニ堤防ヲ築キ流水ヲ支フル如キ工事ヲ爲ストキハ對岸者ハ當然其取除ヲ請求スルコトヲ得ヘシ

田地養水ニ付テハ其上流沿岸ノ所有者ニ於テ擅ニ其流水ヲ使用シ以テ養水使用者ノ權利ヲ害スルヲ得サルハ我邦古來ノ習慣ナリ

海面ハ行政廳ノ特許ヲ受ケ專用スル場合ノ外各人ニ於テ他ノ妨害ト爲ラサル程度ヲ以テ自由ニ之ヲ使用スルコトヲ得ヘシ而シテ此權利ハ公法上ノ關係ヲ有スルニモセヨ私法上亦之ヲ保護セサルヘカラス故ニ其自由ヲ侵害セラルルトキハ被害者ハ行害者ニ對シ損害賠償又ハ侵害差止ノ要求ヲ爲シ得ヘキモノトス

(第二百六條)

『第二百六條』

○貸貸中ノ家屋ニ對シ第三者カ該家屋ヲ侵シ不利ヲ蒙ムラシムルトキ所有者ニ於テ其侵害ヲ除去スル爲メ救濟ヲ求ムルコトハ所有權行使ノ範圍内ニ屬ス

| | | | | | | |
|----|----|----|----|----|----|----|
| 四五 | 二六 | 二九 | 二九 | 二九 | 二九 | 三三 |
| 四五 | 三五 | 九 | 五 | 五 | 九 | 九 |
| 五七 | 四 | 二 | 二 | 二 | 二 | 二 |

○或物ニ付キ處分權ヲ有スルモノ之ヲ以テ直ニ其物ノ所有權ヲ有スルモノト謂フコトヲ得ス

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

○何人ト雖モ法律ノ規定若クハ自己ノ意思ニ依ルノ外所有權ヲ他ニ移轉セラルルコトナシ故ニ縱令裁判所ノ競落許可決定ニ依リテ他人ノ不動產ヲ取得スルモ現在ノ所有者ヲシテ之ニ干與セシメサル以上其取得ハ所有者ニ對シテ何等ノ效力ヲ生セサルモノトス

○他人カ水利ニ影響ヲ生スヘキ工事ヲ爲シタルカ爲メ其上流及ヒ下流ニ地所又ハ家屋ヲ所有スル者耕地ノ所有者若クハ賃借人等カ生命財產ニ危害ヲ受クヘキ虞アルトキハ工事ヲ爲シタル他人ニ對シ其工事ヲ取毀タシムルノ權利ヲ有スルコトハ從前ヨリ慣習法トシテ認メラレタル所ナリ

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

| | | | | | |
|----|----|-----|-----|----|----|
| 三三 | 三六 | 三七 | 三七 | 三六 | 三六 |
| 二 | 二 | 二 | 二 | 二 | 二 |
| 六一 | 四 | 一八七 | 一八七 | 一四 | 一四 |

○土地ノ所有者カ其土地ヲ掘鑿シテ温泉ヲ湧出セシムルトキハ其泉脈ヲ同ウスル各所ノ温泉ニ影響ヲ及ホシ他ノ土地ニ於テ從來之ヲ利用セル者ノ利益ヲ害スルコトアルモ如上ノ行爲ヲ禁止若クハ制限スル法令ノ規定又ハ一般ノ慣習法存スルコトナキヲ以テ他ニ特別ノ慣習アラサル限ハ土地所有者ノ自由ニ屬スルモノトス從テ斯ノ如キ特別ノ慣習アリト主張スル者ハ其存在ヲ證明セサルヘカラス

(參照)

地下ニ浸潤セル水ノ使用權ハ其土地所有權ニ附從シテ存在スルヲ以テ土地所有者ハ其所有權ノ行使上自由ニ其水ヲ使用スルヲ得ヘシ

民有ノ森林ニシテ風除森林等ノ名稱ニ依リ伐採ニ制限ヲ付シ來リタル慣習アルモノモ亦等シク法律上所有權ノ制限ヲ受ケタルモノナルヲ以テ其所有者ハ之ヲ遵守セサルヘカラス
森林ノ所有者ニシテ其所有權ノ制限ヲ超ヘ他人ノ財產權上ニ危害ヲ及ホスノ恐アル行爲ヲ爲シタルトキハ他人ハ之ニ對シテ排除ノ訴ヲ起シ之ヲ廢罷セシムルノ權利ヲ有ス

第二百七條

(參照)

第二百七條

地所ノ地表ト地盤トヲ區別シテ各所有者ヲ異ニスルハ法律ノ認許セサル所ナリ

第二百九條

○民法施行以前ニ在テモ河川ノ下流ニ於テ流水ヲ田地養水等トシテ使用

スル者アルトキハ上流ノ土地所有者ハ漫ニ其所有地ノ下口ニ於ケル水路ヲ變更シ下流使用者ノ權利ヲ妨害スルコトヲ得ス

(同主旨)

溪水下流沿岸所有者ニシテ既ニ其溪水ヲ以テ田畑養水ト爲シ居ル以上ハ上流沿岸所有者ハ其下流所有者ノ使用權ヲ害セサル範圍ニ於テ溪水ヲ使用スヘキハ本邦古來ノ慣行ナリ

第二節 所有權ノ取得

(參照)

用水ノ先取者ハ旱魃等ノ爲メ用水欠乏シ他ノ田地ヲ養フニ足ラサル場合ニ獨占ノ權利ヲ有スルモ用水ノ分量他ノ田地ニ澆灌スルモ自己ニ害ナキトキハ之カ權利ヲ有セス

第二百三十九條

○雨水ノ如キハ無主物ニシテ何人モ自由ニ之ヲ使用シ得ヘキヲ常トスレハ縦シヤ慣習上之ヲ專用スヘキ一種ノ權利ヲ有スル者アリトスルモ其必要ナル限度以外ニ出テ他人ノ行爲ヲ妨クヘキ理由ナシ

第二百四十五條

(刑)

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

第三節 共有

三九 五〇七

三三 二 一

二六 五 三九

三五 三 六七

三六 二三二

三六 一七〇

二九 三 一一

三三 三 六三

三二 三 六三

二九 一〇 二七

○土地ノ共有者カ甲者ニ對シテ其土地ノ一部ヲ分割移轉シ且登記手續ヲ爲スヘキ契約上ノ債務ヲ有スル場合ニ於テ或共有者カ該部分ノ共有權ヲ乙者ニ賣却シタルトキハ更ニ乙者ヨリ之ヲ買戻シ其共有權ヲ得テ他ノ共有者ト俱ニ契約上ノ債務ヲ履行スルノ責アルモノトス

〔第二百四十九條〕

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

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

(參照)

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

| | |
|----|------|
| 四 | 六九 |
| 三七 | 五八三 |
| 三六 | 一四五九 |

〔第二百五十一條〕

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

〔第二百五十三條〕

○民法第二百五十三條第二項ハ共有者カ其前項ノ義務ヲ履行セサルトキハ他ノ共有者ハ其者ノ持分ノ全部ニ相當スル償金ヲ拂ヒテ持分ノ全部ヲ取得スルコトヲ得ルノ法意ナリトス從テ持分ノ一部ニ相當スル償金ヲ拂ヒテ持分ノ一部ヲ取得スルカ如キハ同條ノ許ササル所ナリ

(參照)

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

| | |
|----|-----|
| 二五 | 三四 |
| 二九 | 二七四 |
| 四三 | 一五 |
| 二六 | 二六 |
| 二六 | 二六 |
| 二六 | 二六 |

(第二百五十六條、第二百五十八條)

『第二百五十六條、第二百五十八條』

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

四〇

四三

○土地ノ共有者數人アリテ其一部ハ任意ニ分割ノ手續ヲ爲スコトヲ承諾シ他ノ一部ノミ之ヲ肯セサル場合ニハ分割ノ請求者ハ先ツ後者ノミヲ被告トシ勝訴ノ判決ヲ受ケ然ル後前者ヲシテ後者ト共ニ分割ノ手續ヲ爲サシムルコトヲ得

四

六九

○共有物ノ分割ヲ爲ス場合ニ於テハ各共有者ハ其當事者トシテ孰レモ直接利害ノ關係ヲ有スルモノナレハ共有者中ノ或者ヲ除外シテ分割手續ヲ遂行スルカ如キハ協議上ノ分割ニ於ケルト裁判上ノ分割ニ於ケルトヲ問ハス之ヲ許スヘキモノニ非ス

四

九三

(第二百六十三條)

『第二百六十三條』

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

三三

一六八

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

三四

二

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

三六

七五九

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

三

一三三

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

三七

一六二

○民法第二百六十三條ニ所謂共有ノ性質ヲ有スル入會權トハ地盤及ヒ毛上共ニ入會權利者ニ屬スル場合ヲ指シタルモノニ非スシテ地盤ハ第三

者若クハ入會權利者中一二ノ者ニ屬シ其毛上ノミ入會權利者共有シテ共同收益スル場合ヲ指シタルモノトス

三七

一六二

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

三六

五九

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

三九

五七

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

三九

一六五

○林野ノ地盤カ數人ノ共有ニ屬スル場合ニ於テ各共有者カ其毛上ニ付キ共同收益ヲ爲スハ純然タル共有權ノ效力ニシテ入會權ヲ有スルモノニ非ス

四〇

三二七

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

四〇

三二七

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

四〇

三二七

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

四〇

三二七

(參照)

舊時ニ在テハ入會球場ノ如キ村町驛ノ住民全體ノ權利ニ關スルモノハ其性質各個人民ノ權利ニ屬スヘキモノナルニ拘ハラズ之ニ關スル契約若クハ訴訟ノ如キ法律行為ハ總テ其村町驛ノ庄屋若クハ用掛ニ於テ外部ニ對シ住民全體ヲ代表シテ爲シ來レル地方慣習アリテ裁判上ニ於テモ之ヲ認許シタルコトハ當時ノ判例中散見スル所ナリ

三一

五

三五

第四章 地上權

○民法實施以前ニ在テモ法律カ禁止セサル限ハ或物權ヲ設定スルコト能ハサルモノニ非ス而シテ其實施以前ニ在テ既ニ地上權ヲ設定シ得ルノ慣習存在セリ隨テ民法實施以前ニ於ケル地上權ノ設定ヲ認ムルハ適法ナリ

三一

一

三二

○地上權ナルヤ將タ賃借權ナルヤハ當事者ノ合意ニ依リ定ムヘキ事實上

ノ問題ナリ

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

○地上權ハ工作物敷地ノ外其四周ニ空隙ノ場所アルモ廣狹如何ヲ問ハス其範圍中ニ包含シ得ヘキモノナリトス

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

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

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

○地上權者ニシテ工作物ヲ所有スル者カ其工作物ノ所有權ヲ他ニ移轉シタル場合ニ於テハ反對ノ意思表示ナケレハ地上權ハ工作物ノ所有權ト共ニ新所有者ニ移轉シタルモノト推定スヘキモノナルモ建物所有權ノ

三三〇 五〇

三四 六〇

三四 七四

三四 一六二

三五 一

三六 一四

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

(同主旨)

他人ノ土地ニ地上權ヲ有スル者カ其土地ノ上ニ存スル建物ノ所有權ヲ任意賣買又ハ強制競賣ニ依リテ他ニ移轉スルニ當リ特ニ地上權ト分離シテ之ヲ讓渡スヘキ意思表示ヲ爲ササル以上ハ其地上權ハ建物ト共ニ建物ノ買主ニ移轉シタルモノト看做スハ當然ナリ
地上權者ニシテ工作物ヲ所有スル者カ其工作物ノ所有權ヲ他ニ移轉シタル場合ニ於テハ競賣ニ因ルト賣買其他ノ行為ニ因ルトトテ問ハス反對ノ意思表示ナキ限ハ地上權ハ工作物ノ所有權ト共ニ新所有者ニ移轉シタルモノト推定セサルヘカラス

三三 四八

三七 一六〇

○地上權ヲ設定セル場合ニ於テハ當事者ノ意思表示ニ因ルト法律ノ規定ニ因ルトヲ問ハス地所所有者ハ地上權者ニ對シテ登記ヲ爲スヘキ義務ヲ負フモノトス而シテ明治三十三年法律第七十二號ハ其施行ノ日ヨリ一个年間ハ登記ナクシテ第三者ニ對抗シ得ヘキ地上權者アルコトヲ認ムルモ之カ爲メニ地所所有者ノ登記義務ニ何等ノ影響ヲ及ホサス
○他人ノ土地ニ於テ地上權ヲ有スルコトヲ原因トシ土地所有者ニ對シテ地上權設定登記ヲ訴求スルニハ必スヤ其取得原因即チ設定行為取得時効又ハ法律ノ規定アルコトヲ理由ト爲ササルヘカラス

三九 一八〇

三九 一七二

(第二百六十五條)

『第二百六十五條』

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

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

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

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

【第二百六十六條】

○地上權者モ亦其土地ノ所有者ニ定期ノ地代ヲ拂フコトアルカ故ニ唯此

| | | | |
|-----|-----|-----|------|
| 三六 | 三七 | 三七 | 三六 |
| 四三七 | 一三九 | 八八〇 | 一四七二 |

一事ヲ以テ地上權ト賃貸借權トヲ區別スルノ標準ト爲スヲ得ス

○民法上地上權ノ地代ニ付テハ賃貸借ニ關スル規定ヲ準用スヘキ法規アレトモ元來地上權ト賃貸借トハ法律上之ヲ同一視スルヲ得ス故ニ賃貸借ノ關係ヲ原因ト爲シタル訴ヲ地上權ノ關係ニ變更スルハ訴ノ變更ト云ハサルヘカラス

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

○土地所有者及ヒ地上權者間ニ於テ地料ヲ定メタル後土地ノ公租公課増加スルモ地料米ノ價格騰貴セル等ノ理由ニ因リ所有者ニ損失ナキ場合ニハ地上權者ニ對シテ地料ノ増額ヲ請求スルコトヲ得ス

○地上權者カ引續キ二年以上地代ノ支拂ヲ怠リ又ハ破産ノ宣告ヲ受ケタル場合(民法第二百六十六條第二百七十六條)ニ於テ地主カ之ヲ原因トシテ地上權ヲ消滅セシムルニハ單ニ其意思表示ヲ爲スヲ以テ足り地上

| | | | |
|----|----|----|------|
| 三三 | 三四 | 三三 | 四〇 |
| 一 | 九 | 一 | 二二九 |
| 三 | 六九 | 三 | 一〇七四 |

權者ヲシテ之ヲ承認セシメ若クハ裁判上之ヲ請求スルノ要ナキモノトス

(反對)

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

○無期限ノ宅地貸借ニ付キ公租公課ノ増徴ニ因リ地主ノ負擔増加シ又ハ土地ノ隆盛繁昌等ニ因リ附近ト共ニ地價ノ騰貴セル場合ニ於テ地主ノ意思表示ノミニ依リ地料ヲ増加シ得ル特別慣習ニ從ヒ増額ノ成立シタルトキト雖モ其額ノ尙ホ確定セサル限ハ未タ支拂時期ニ達セサルモノトス故ニ其間借地人ニ於テ從來ノ定ニ據リ地料ノ支拂ヲ爲シタル以上ハ支拂ヲ怠リタルモノト云フヲ得ス

○當事者カ存續期間ヲ定メスシテ地上權ヲ設定シタル場合ニ於テ公租公課ノ増徴ニ因リ土地所有者ノ負擔増加シ又ハ土地ノ隆盛等ニ因リ比隣一般ニ地價ノ騰貴スルカ如キ事由發生シタルトキハ土地所有者ハ地上權者ニ對シテ地代ノ増加ヲ強要シ得ルモノトス

(同主旨)

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

○地主カ地上權者ニ對シ地代ノ増額ヲ請求シタル場合ニ於テ其相當額ハ固ヨリ裁判所ノ裁判ニ因リ定マルヘキモノナルモ其増額スヘキ時期ニ至リテハ地主カ地上權者ニ對シ意思表示ヲ爲シタル時ヨリ起算スルヲ相當トシ判決確定ノ時ヨリ起算スヘキモノニ非ス

○地上權ノ地代ハ地上權設定ノ構成要件ヲ成スモノニ非サルヲ以テ裁判所カ地上權設定ノ事實ヲ認定スルニ當リ地上權ノ設定ヲ地代ノ協定ニ繋ラシメタル場合ノ外地代ニ關スル協定ノ有無ヲ審按スル必要ナシ

(第二百六十八條)

○民法第二百六十八條ハ地上權ノ設定行爲ニシテ存續期間ノ定ナキ場合ニ別段ノ慣習存在スルトキハ其慣習ニ從フヘキコトヲ定メタルモノナリ

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

○地上權ノ存續期間ニ付テハ民法上幾數百年若クハ永代ト云フ如キ無制

| | | | |
|----|-----|----|-----|
| 四〇 | 八二 | 四〇 | 四五二 |
| 三九 | 八二 | 三九 | 九六六 |
| 四〇 | 八二 | 四〇 | 四五二 |
| 四五 | 九二 | 四五 | 九〇 |
| 三二 | 九二 | 三二 | 九九 |
| 二 | 二七二 | 二 | 二七二 |
| 四五 | 四八七 | 四五 | 四八七 |
| 四〇 | 八二 | 四〇 | 八二 |

永小作ノ如キ特殊ノ慣例ヲ除クノ外單二年所ノ長短ニ依リ雙方間ノ權義ニ變更ヲ生セス
 小作契約ハ地所ニ附從スル一種ノ權義ナルヲ以テ後ノ所有者之ヲ認知セサルモ其地所所有權
 ノ移轉ニ隨伴シテ之ヲ繼承スルモノトス
 地所所有權ノ移轉アルトキハ買受人ニ於テ小作人ノ有無等ヲ調査スヘキモノニテ小作人ニ於
 テハ之カ届出ヲ爲スノ責任ナキモノトス

小作權ハ人權ナルト物權ナルトニ拘ハラズ其權利ハ等シク財產ニシテ其地主ハ所有權ト共ニ
 之ヲ他人ニ讓渡スコトヲ得ヘシ故ニ管地地主ヨリ小作人ニ卸置キタル小作地ヲ讓受ケタル新
 地主ハ其小作地ニ對スル先地主ノ特定承繼人ニシテ先地主カ其小作地ニ關シ有シタル權利ハ
 悉皆新地主ヘ移轉スヘキモノナルヲ以テ先地主ト小作人間ノ契約ノ效力有無ヲ判斷シ其局ヲ
 結ハサルヘカラサルニ原院ハ其契約ヲ人權ト認メ其效力ハ先地主ト小作人間ニ止マリテ該
 地所所有權ニ隨伴シ他人ニ移ルヘキモノニ非スト裁判シタルハ不法ナリ
 小作契約ハ地所ニ附從セル一種ノ權義ナルニ依リ地所買受人ニ其所有權ノ移轉ト共ニ之ヲ繼
 承スルヲ以テ古來ノ慣例ト爲ス

小作契約ノ效力ハ小作人ニ於テ實際小作地ノ占有ヲ得タル後ニ非サレハ第三者ニ對シ之ヲ主
 張スルヲ得サルモノトス

小作契約ハ地所ニ附從セル權義ニシテ地所所有權ノ移轉ト共ニ繼承スヘキモノト爲シ來レル
 慣例ハ小作人カ小作地ノ引渡ヲ得テ實際之ヲ占有スル場合ニ存スルモノトス

地所ノ永小作權ハ小作人カ其地所ヲ占有シ之ヲ小作セル事實アルトキニ限り地所所有權ノ移
 轉ニ從ヒ永小作權ノ關係ヲ繼承スヘキコトハ我邦古來ノ慣習ナリ

永小作ニ於テ小作料ノ増額ヲ求ムルニハ地主ニ於テ公課ノ負擔増加スルカ又ハ其他ノ顯著ナ

| | | |
|----|----|----|
| 二五 | 三五 | 八 |
| 二五 | 三 | 八 |
| 二五 | 三 | 八 |
| 二九 | 九 | 三 |
| 二九 | 九 | 三 |
| 二六 | | 三四 |
| 三〇 | 三 | 五 |
| 三〇 | 六 | 六 |

第二百七十條

ル理由ナカルヘカラス

『第二百七十條』

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

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

(參照)

小作料ハ金錢又ハ米穀ヲ以テ支拂フコトヲ得ルモノナレハ米穀ヲ以テ支拂フヘキ義務ナキ場
 合ニ金錢ヲ以テ支拂フヘク裁判スルモ訴ノ原因訴訟ノ目的物ニ變更ヲ來シタルモノニ非ス
 小作米ノ如キ毎年一定ノ數額ヲ授受スヘキ約定ハ年ノ前後ニ依リ順次之ヲ授受スヘキハ相當
 ノ順序ナルニ依リ後年度ノ授受ヲ認メ前年度ノ未濟ヲ主張スル者ハ之ヲ立證スルノ責アリ

第二百七十四條

『第二百七十四條』

○民法第二百七十四條及ヒ第二百七十六條等ニ所謂請求ナル用語ノ法意
 ハ單ニ一片ノ通知ヲ以テ足レリトスルモノニ非スシテ相手方ニ承認ヲ
 請ヒ若シ肯セサレハ訴求スルノ旨趣ナリトス(第二百七十六條元年七

| | | |
|----|---|-----|
| 三二 | 七 | 九 |
| 三六 | | 八六 |
| 三九 | | 一五四 |
| 二六 | 四 | 三 |
| 三〇 | 三 | 六 |

(第二百七十六條)

八五頁參照)

『第二百七十六條』

○民法施行前ト雖モ永小作權ハ特約ナキ以上地主ニ於テ隨意ニ之ヲ消滅セシメ小作地ヲ引キ上ケ得サルコトハ一般ニ認メラレタル慣習ナレハ裁判所ハ其存在ノ根據ニ付キ特ニ説明ヲ加フルノ要ナシ

○民法第二百七十六條ノ規定ニ引續キ二年以上小作料ノ支拂ヲ怠リ云云トアルハ小作料ノ支拂ヲ怠ルコト繼續シテ二年分以上ニ及フノ謂ナリトス從テ一年分ノ小作料支拂ヲ怠ルコト二年以上ニ及フカ如キ又ハ前ニ一年分ノ小作料支拂ヲ怠リシ小作人カ後年再ヒ一年分ノ支拂ヲ怠リタル如キ場合ニ在テハ地主ハ之ヲ理由トシテ永小作權ノ消滅ヲ請求スルコトヲ得ス

(反對)

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

○民法第二百七十六條ニ依ル永小作權ノ消滅ニ付テハ單ニ其意思表示ヲ

三六

八五二

三七

一四三二

四三

七五九

三八

二八七

(第二百八十三條)

第六章 地役權

『第二百八十三條』

(參照)

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

通行權ハ法律上不繼續ノ性質ヲ有シ時效ニ因リテ之ヲ取得スルコトヲ得ス
地役權ノ取得ハ法律ノ設定ニ因リ初メテ行ハルヘキモノナリ

『第二百九十四條』

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

○民法ニ於テハ入會權ハ特殊ノ權利タルコトヲ認メ共有ノ性質ヲ有スル

民法 物權 地役權

一一一

爲スヲ以テ足り契約解除ニ於ケルカ如ク豫メ履行ノ催告ヲ要スルモノニ非ス

(反對)

民法第二百七十四條及ヒ第二百七十六條等ニ所謂請求ナル用語ノ法意ハ單ニ一片ノ通知ヲ以テ足レリトスルモノニ非スシテ相手方ニ承認ヲ請ヒ若シ肯セサレハ訴求スルノ旨趣ナリトス

三八

八五二

元

七五

(第二百九十四條)

三四

二

一

二九

三

一一二

三三

六

八二

三六

六

八二

ト否トヲ問ハス各地方ノ慣習ニ從フヘキヲ本則ト爲シ其以外ノ事項ニ付テハ共有ノ性質ヲ有スル入會權ニハ共有ニ關スル規定ヲ適用シ共有ノ性質ヲ有セサル入會權ニハ地役權ニ關スル規定ヲ準用スヘキ法意ナリトス

三六

一三三

第七章 留置權

(第二百九十五條)

『第二百九十五條』

○開墾費ヲ支出シタル畑地ノ占有者カ所有者ヨリ取戻ノ請求ヲ受ケタル場合ニ於テ反訴其他ノ方法ニ依リ其費用ノ辨濟ヲ請求スルコトナク唯該費用ヲ辨濟セスシテ畑地ヲ取戻サントスルハ不當ナリト駁論シ之ヲ以テ單一ノ抗辯ト爲シタルニ過キサルトキハ右ノ債權ハ未タ辨濟期ニ在ラサルモノトス從テ其畑地ニ付キ留置權ヲ主張スルコトヲ得ス

三七

三三〇

第八章 先取特權

第一節 總則

(參照)

先取特權ハ法律ノ制定ヲ俟テ定マルヘキモノナレハ其制定ナキトキニ於テ法理トシテ之ヲ適用スルコトヲ得ス

用スルコトヲ得ス

(第三百四十四條)

『第三百四十四條』

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

三五

七

九

○民法第三百七十二條ニ依リ同第三百四十四條ノ規定ヲ抵當權ニ準用スル場合ニ於テハ同條ノ所謂債務者トハ抵當權ノ目的タル不動産上ノ權利者ヲ指稱スルモノトス

四〇

二六五

○民法第三百四十四條ノ規定ハ先取特權ノ目的物ノ全部又ハ一部ニ代リタルモノノ上ニ其效力ヲ及ホスヘキ旨ノ法意ナルヲ以テ建築工事ノ請負者ニ材木ヲ供給シタル者ノ先取特權ハ右請負契約ニ因リテ請負者カ注文者ヨリ受クヘキ報酬金ニ對シテハ之ヲ行フコトヲ得サルモノトス

二

六〇九

○民法第三百四十四條ニ所謂目的物ノ滅失トハ必スシモ物理的滅失ノ場合ノミヲ指稱シタルモノト解スヘキニ非スト雖モ債務者タル請負者カ請負ヒタル工事ノ材料ニ目的物ヲ供シタル場合ノ如キハ之ニ該當セス

二

六〇九

○不動産再競賣ノ場合ニ於テ再度ノ競落代價カ最初ノ競落代價ヨリ低キ

トキ前ノ競落人ニ於テ負擔スル不足額ハ民法第二百四條ニ所謂目的物ノ賣却ニ因リテ債務者カ受クヘキ金錢ナリトス

(參照)

甲者ト丙者トノ間ニ地所抵當ニテ貸金ノ取引アリシ處乙者カ該抵當ノ地所ヲ丙者ニ冒認セラレタリトテ丙者ニ係リ地券帳簿名前引直ノ訴訟ヲ起シ始終審ノ判決ニテ勝訴ト爲リ其判決確定シ地券モ乙者ニ下付セラレシカ之ニ付キ更ニ甲者ト乙者トノ間ニ先取權妨害排斥ノ訴名ヲ以テ一訴ヲ構シ結局第二審ニ於テ甲者ノ勝訴ニ歸セリ當時ノ法律ハ第二審終審裁判ハ上告ノ有無ニ拘ハラズ強制執行ヲ爲シ得ヘキヲ以テ甲者ハ右地所ヲ競賣シ其代金六百餘圓ヲ受領セシ後ニ及ヒテ大審院ノ判決ニ依リ甲者ノ敗訴ニ歸シタルモ甲者カ競賣ノ處置ハ毫モ不正ノ所爲タル惡意過失又ハ懈怠アルモノニ非ス故ニ乙者カ大審院ノ勝訴ニ依リ甲者ハ先取權ナキコトニ歸著スルモ乙者ハ甲者ニ對シ損害ヲ要償スルヲ得ス則チ乙者ニ於テ右地所ヲ取戻シ自己ノ權利ヲ保全セントスルニハ其買受者ニ對シテ之ヲ要求スヘキモノトス若シ甲者ニ向テ之ヲ請求セントスレハ其受領セシ競賣代金六百餘圓ノ外ニ出ツルヲ得サルモノトス

第二節 先取特權ノ種類

第三款 不動産ノ先取特權

(第三百二十六條)

『第三百二十六條』

○建物ハ其未タ完成セサル間ハ不動産ニ非サルヲ以テ之カ建造ニ要シタル費用ハ不動産ノ工事費ナルコト勿論ナレトモ其保存費ト云フヲ得ス

四三 六九

第九章 質權

第一節 總則

(第三百四十二條)

『第三百四十二條』

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

(參照)

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

(第三百四十三條)

『第三百四十三條』

(參照)

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

三六 二八五

(第三百四十七條)

『第二百四十七條』

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

(同主旨)

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

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

(第三百四十九條)

『第二百四十九條』

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

(第三百五十條)

『第二百五十條』

○質權者カ其目的物ノ換價代金ヲ差押ヘスシテ債務者カ第三債務者ヨリ領收シタルモノヲ其儘債務者ヨリ交付ヲ受ケタル場合ニ於テハ質權者ハ質權ノ實行ニ因リテ辨濟ヲ受ケタルモノニ非スシテ唯債權者トシテ債務者ノ提供シタル金錢ヲ受領シ其債務ノ辨濟ヲ受ケタルニ過キス

第二節 動產質

『第二百五十三條』

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

第三節 不動產質

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

○不動產質權ノ登記取消ニ付テハ登記以外ノ貸増金ヲ理由トシテ之ヲ拒

三

五

二四

三

八

一八

元

七三

三七

三六

三六

二八三

三七

二二五

一三六

四三

(第三百六十條)

ムコトヲ得サルモノトス

『第三百六十條』

○民法實施前ニ於テ質物ノ受戻ニ付キ期間ヲ定メタルトキハ質取主ハ其期間滿了前ニ債務ノ辨濟ヲ質置主ニ請求スルコトヲ得サルト同時ニ質置主モ亦其期間ノ滿了前ニ債務ヲ辨濟シテ質物ノ返還ヲ請求スルコトヲ得ス

○民法實施前ニ於ケル質物ノ受戻期間ハ物上擔保ニ終期ヲ附シタル存續期間ノ性質ヲ有セサルモノナレハ其期間到來スルモ爲メニ質權ノ消滅ヲ來スコトナク質置主カ債務ノ辨濟ヲ爲ササル限ハ質權ハ依然トシテ存續スルモノトス

○舊民法ノ下ニ於テ設定セラレタル質權ハ民法施行後十年ニ限り其效力ヲ有スヘキコトハ民法施行法第三十條第三十四條第三十六條ノ規定ニ徴シ明カナル所ナルヲ以テ質取主ハ民法實施ノ日ヨリ起算シ十年内ハ尙ホ質權者トシテ其權利ヲ保有スルモノトス

第四節 權利質

○記名株券ニ債務ノ制限ナキ質入承諾書ヲ添附シテ之ヲ他人ニ交付シタルトキハ縱合當事者間ニ於テ或特定ノ債務ニ限り擔保ニ供スヘキ旨ノ

三二七

元 一〇七一

元 一〇七一

元 一〇七一

契約アルモ之ヲ以テ其特約ノ存在ヲ了知セサル善意ノ質權者ニ對抗スルコトヲ得ス

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

(第三百六十七條)

『第三百六十七條』

○權利質ノ債權者ハ裁判所ノ轉付命令ニ依ルカ又ハ法律規則ノ許容セシ場合ニ非サレハ其質權ノ目的タル債權ヲ直接ニ取立ツルコトヲ得ス
(刑) ○權利質權者ハ債務者ニ代リ質權ノ目的タル債權ヲ處分シ得ヘキ權利アルニ過キスシテ條件附債權讓受ノ效果ヲ取得スルモノニ非ス

第十章 抵當權

第一節 總則

○不法行爲ニ因リ登記ヲ取消スモ其取消ハ無効ナリ故ニ抵當債權者ハ抵

三七 六四五

三六 一一三〇

三二 五二

三六 三二六

當地所有者ニ對シ登記ノ復舊ヲ求ムルコトヲ得

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

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

○金錢ノ消費貸借ハ當事者ノ一方カ同數量ノ金錢ヲ返還スヘキコトヲ約シテ相手方ヨリ金錢ヲ受取ルヲ以テ其法律行為ノ要素トスルモノニシテ抵當ノ如キハ貸借契約ニ附隨スル一ノ擔保ニ過キササルヲ以テ縱令其順位ニ關シ意思表示ニ錯誤アリトスルモ之カ爲メ貸借契約ヲ無効ナラシムヘキモノニ非ス

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

(同主旨)

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

| | | | |
|----|----|----|---|
| 三三 | 三五 | 三三 | 三 |
| 一〇 | 一〇 | 六 | 一 |
| 四〇 | 一〇 | 二五 | 六 |

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

○一旦法律ノ規定ニ從ヒ有效ニ書入ノ公證ヲ爲シ抵當權ヲ取得シタル以上ハ後日他人ノ行為ニ由リ公證簿中ニ編綴ノ公證シタル證書カ紛失スルモ其書入公證ノ效力ハ消滅スヘキモノニ非ス

(同主旨)

戶長ノ奥書割印ヲ以テ公證ヲ受ケタル書入實ハ奥書割印簿ノ喪失ニ因テ其效力ヲ失フモノニ非ス

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

○抵當權設定者カ後日發生スヘキ債務ヲ擔保スル意思ヲ以テ抵當權ヲ設定セル場合ニハ其抵當ハ後ニ發生シタル債務ヲ有效ニ擔保スヘキモノニシテ抵當權設定ノ手續ハ必スシモ債務ノ發生ト同時ナルコトヲ要セス
(刑) ○登記簿上不動産ノ反別畝步地番號ニ誤謬アルトキハ相當ノ手續ニ依リ訂正ヲ爲シ得ヘキモノニシテ其不動産ハ全然虛無ニ屬スルモノニ非ス從テ該不動産上ニ設定シタル抵當權ハ實體上ハ勿論登記上ニ於テモ亦有效ナリトス

| | | | |
|----|----|-----|----|
| 三三 | 三六 | 三五 | 三 |
| 一〇 | 一〇 | 一 | 四 |
| 四四 | 一〇 | 七二 | 一六 |
| 四〇 | 一〇 | 二六三 | 二七 |

○抵當權設定者ハ質權設定者ト異ナリ設定行爲又ハ債務ノ辨濟期前ノ契約ヲ以テ抵當權者ニ辨濟トシテ抵當不動産ノ所有權ヲ取得セシムルコトヲ約定シ得ルモノトス

四

三三

○建物ニ關スル抵當登記ハ主タル建物ト附屬建物ト同一表示欄ニ表示シテ之ヲ爲スヘキモノトス從テ附屬建物ニ付キ登記アルニ非サレハ抵當權者ハ主タル建物ヲ目的トシタル抵當權カ其附屬建物ニ及フコトヲ以テ第三者ニ對抗スルヲ得ス

四

六七

(刑)

○土地所有者タル甲者カ乙者ト虛偽ノ賣買ヲ爲シタル後相共ニ丙者ヨリ金圓ヲ借受ケ其擔保トシテ該地所ニ付キ真正ニ抵當權ヲ設定シタルトキハ縱令丙者ニ於テ甲乙間ノ賣買ハ虛偽ノ意思表示ナルコトヲ知リタリトスルモ之カ爲メ其抵當權ノ設定行爲及ヒ之ニ基キタル抵當權登記ハ當然無効ト爲ルヘキモノニ非ス

四

一八一

○抵當權ヲ設定シタル債務者カ元金返濟若クハ利息拂入ノ期限ヲ怠リタル場合ニハ抵當地ノ所有權ヲ當然債權者ニ移轉シ債務關係ヲ消滅セシムル意思ヲ以テ兩者間ニ虛偽ノ賣買ヲ爲シタルトキハ其契約ハ即チ抵當直流ト爲スノ合意ニ外ナラスシテ民法施行前ニ在リテハ之ヲ有效ト認メサリシモノトス

四

三二

○將來當事者間ニ反覆續行スヘキ消費貸借ノ爲メ抵當權ヲ設定セラレタル場合ニ於テハ縱令當初授受セラレタル金員カ既ニ辨濟セラレタルモ其後更ニ消費貸借カ成立シタル以上該抵當權ハ當然其貸借ヨリ生スル債權ヲ擔保スルモノニシテ當初ノ債權辨濟ノ爲メ其效力ヲ失フモノニ非ス

四

六一

○當事者間ニ於テ債權ヲ擔保シ且抵當權設定ノ便宜上並ニ差押豫防ノ爲メ不動産ノ賣買ヲ爲シタルトキハ債權擔保ノ爲メニスル所有權移轉ヲ以テ其内容ト爲シタルモノニシテ其他ノモノハ附隨ノ事項トシテ觀察スヘキモノナレハ所謂賣渡抵當即チ信託行爲ノ一種ニ外ナラス

四

六九

○賣渡抵當ハ所有權移轉ノ效果ニ制限ヲ加ヘ之ニ依リテ債權擔保ノ目的ヲ達セントスルモノナルカ故ニ第三者ニ對スル外部關係ニ於テハ其所有權ハ債權者ニ移轉スルモ當事者間ノ内部關係ニ於テハ移轉スルコトナク債務者ハ依然トシテ所有權ヲ有スルモノトス

四

六九

○債務者カ其所有財産ノ名義ヲ移轉スルコトニ依リテ之ヲ其債務ノ擔保ニ供シタル事實アリトスルモ其所有權ハ常ニ必スシモ債權者ニ移轉シタルモノト爲スヲ得ス裁判所ハ當事者ノ意思ヲ探究シ職權上該移轉行爲ノ性質ヲ決スルノ責務アルモノトス

元

八五

○消費貸借ヲ擔保スル爲メ抵當權ノ設定アリタルトキハ其擔保セントスル消費貸借カ抵當權設定ノ當時ニ於テ成立セルモノナルト將タ後ニ金錢ノ授受アルニ因リ成立スルモノナルトヲ問ハス其抵當權ハ有效ニ之ヲ擔保スルコトヲ得ルモノトス

(參照)

價直ナキモノヲ抵當トシテ約シタル債務ハ無抵當ニ同シ故ニ債權者カ債務者ノ承諾ナク其抵當物ヲ其所有者ニ返付シタリトテ之カ爲メ債務者ノ責任ヲ輕重スヘキモノニ非ス
湯屋ノ家屋ヲ抵當ニ取り其家屋ニ使用スル物品ハ營業上必要ノ物品ナレハトテ直ニ之ヲ用方ノ不動産ト認メ抵當ノ效アリトスルヲ得ス何トナレハ登記ヲ經テ抵當ニ取りタルハ家屋其物ニシテ營業其物ニ非サレハナリ且該係争物件ノ多クハ普通動産ニシテ該家ノ構造ニ附著シ分離スヘカラサル理由アルニモ非ス即チ之ヲ探テ不動産ト視ルヘカラス
法律上ノ手續ヲ充足シテ得タル抵當權ニシテ懈怠ナキ限ハ他人カ犯罪ノ行爲ニ依リ爲シタル公證簿面ノ塗抹ノ爲メ其既得權ヲ害セラルルコトナシ
抵當物ニ白紙ノ委任狀ヲ添ヘタルトキハ債務者返金ノ義務ヲ怠リタル場合ニハ債權者自ラ被任者ノ名義ヲ以テ抵當物ヲ處分シ得ルノ便ヲ與ヘタルモノト認定スルコトヲ得ヘキニ因リ其他ニ抵當ノ承諾書ヲ添ヘサルモ白紙委任狀ノミヲ以テ抵當ノコトニモ承諾ヲ與ヘタルモノト認ムルコトヲ得ヘシ
騙取ニ係ル地所ヲ抵當ニ取りタルハ無効ナリ既ニ無効ノ抵當ナル以上ハ始ヨリ抵當權ハ成立セサルヲ以テ地所ヲ騙取セラレタル者ニ不注意ノ過失アリタルト否トニ論ナク無償ニテ抵當

| | | | | |
|----|----|----|----|----|
| 二 | 二五 | 二五 | 二五 | 二 |
| 二 | 五 | 三 | 三 | |
| | | | | 三二 |
| 二六 | 二五 | 二五 | 二五 | |
| 二 | 五 | 三 | 三 | |
| | | | | 六 |
| 二六 | 二五 | 二五 | 二五 | |
| 二 | 五 | 三 | 三 | |
| | | | | 六 |

ノ登記ヲ取消サルヘシ
地所賣買カ不正ニ原因シ眞正ノ所有權ナキ地所ヲ以テ設定シタル抵當權ハ縱令善意ナキモ其效力ヲ有セス
抵當債權者カ債務者及ヒ他人ト商業組合ヲ設ケ抵當物ヲ以テ其事業ノ目的物ニ供シタルトキハ抵當權ノ執行ヲ停止ス

當事者間ノ前訴訟ニ於テ一方カ他方ノ株券ヲ委任狀附ノ儘委任權ヲ超越セル訴外人ヨリ抵當ニ取りタルハ其不注意ニ出テタルモノナリト斷定ヲ受ケ其事實確定セシトキハ爾後他ノ訴訟ニ於テ該抵當ニ取りタル行爲ハ自己ノ過失ニ非スシテ其責他方ニ在リト主張スルヲ得ス隨テ其商習慣有無ノ點ニ對スル原判決ノ理由不穩當ハ以テ其判決理由ノ基本ニ影響ヲ及ボサス社寺名義ノ金穀借入ニ付キ該社寺附地所建物什器ノ抵當ヲ無効ト爲ス場合ハ總代二名以上ノ連署ナキトキニ限リ氏子檀家ト協議ノ缺無ハ右ノ推定又ハ無効ヲ惹起セス
犯罪ニ原因セル抵當ノ登記ハ法律上不成立トス
買得者ニシテ善意ナルトキハ其實質登記ハ無効ニ非サルヲ以テ設定シタル抵當書入權モ亦有效ナリトス
假裝ノ抵當ハ不動産ノ權利ヲ獲得シタル第三者若クハ普通債權者ニ對シテ其效力ナキモ之ヲ贈與ノ條件ト爲スハ法律ノ禁スル所ニ非ス
抵當設定ノ義務ヲ負擔シタル者カ其履行ヲ爲ササルトキハ債權者ハ其履行ヲ請求スヘク若シ履行不能ト爲リタルトキハ貸金ノ返済ヲ求ムヘキモノニシテ債權額ヲ損害金ト看做シ直ニ其要償ヲ請求スルコトヲ得ス
同一地所ニ付キ眞實ノ所有者ト名義上ノ所有者ト併存スル場合ニ於テ名義上ノ所有者ヨリ該

| | | | | | |
|----|----|----|----|----|----|
| 二七 | 二七 | 二六 | 二六 | 二六 | 二九 |
| 一 | 一 | 四 | 四 | 四 | 一 |
| | | | | | 四〇 |
| 二七 | 二七 | 二六 | 二六 | 二六 | 二九 |
| 一 | 一 | 四 | 四 | 四 | 一 |
| | | | | | 四〇 |
| 二七 | 二七 | 二六 | 二六 | 二六 | 二九 |
| 一 | 一 | 四 | 四 | 四 | 一 |
| | | | | | 四〇 |

(刑)