

シタルモノト視ルコトヲ得キヲ以テ法定代理人ノ爲シタル行爲ヲ以テ本人ノ爲シタル遺言ヲ取消シタルモノト論セサル可カラス(相續明大講四一三)

第一千二百二十六條 遺言者カ故意ニ遺言書ヲ毀滅シタルトキハ其毀滅シタル部分ニ付テハ遺言ヲ取消シタルモノト看做ス遺言者カ故意ニ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルトキ亦同シ

一本條制定理由

一 理由書——本條ハ既成法典其他佛蘭西法系ノ諸國ニ於テ多ク其ノ其類例ヲ見スト雖モ因ト遺言ハ遺言者死亡後ニ其效力ヲ生スルモノナレハ殊ニ其證據ニ重キヲ置キ遺言ト遺言書トハ殆ント同一ニシテ則チ遺言書ハ遺言ヲ證明スル唯一ノ證據ナルニモ拘ハラズ自ラ之レヲ毀滅スルカ如キハ前ノ遺言ヲ取消シタルモノト見做スヘキハ當然ナルノミナラス若シ斯ク見做ササルニ於テハ法律ニ於テ遺言書ナキ遺言ヲ認ムルノ結果ヲ生シ實際ニ頗ル輕富ナラサルカ故ニ特ニ本條前段ヲ設クルノ必要アリト云フヘシ次ニ目的物ヲ故意ニ毀滅シタル場合ニ付テモ各國之ヲ規定セス蓋シ之ヲ規定セサル所以ハ目的物ノ毀滅ハ即チ目的物ノ喪失ニシテ遺言ノ失効ト稱シ得ヘキカ故ニ殊更ニ之ヲ掲クルノ必要ナシト判定シタルニ在ラン殊ニ佛蘭西法系諸國ニ於テ此規定ヲ掲ケサルハ失効ノ場合ト取消ノ場合トヲ一括シテ規定セルカ故ニ理論上取消ト云ヒ得サルモ其效力ヲ生セスト云ヒ得ルヲ以テ自ラ之ヲ毀滅シタルトキハ故意ニ因ルト過失ニ因ルトヲ問ハス共ニ遺贈ノ效力初メヨリ無キモノト認メタルニ因ラズンハアラス然レトモ其目的物ヲ故意ニ毀滅スルハ生前處分ヲ施シタルト異ナル所ナキヲ以テ意思ノ推測上前條ト同シク取消ノ場合ト認メ特ニ本條後段ヲ置キタルナリ(三六九)

二 島田學士——遺言書又ハ目的物ヲ毀滅シタルトキハ遺言當時ノ意思ヲ變更シタリト認ムルヲ相當トス故ニ其毀滅ノ行爲ニ依リテ遺言ヲ取消ス意思ヲ表示シタルモノト看做スコトトセルナリ(相續大正八明大講三三五)

三 梅博士——遺言者カ故意ニ遺言書ヲ毀滅シタルトキハ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルトキハ其毀滅シタル部分ニ付テハ遺言ヲ取消シタルモノト看做セリ蓋シ遺言ハ一定ノ方式ヲ必要トスルモノニシテ方式ナキ遺言ハ法律上成立セサルモノナリ故ニ遺言者カ故意ニ遺言書ノ全部又ハ一部ヲ毀滅シタルトキハ其全部又ハ毀滅シタル部分ニ付キ遺言ノ效力ヲ生セシメサルコトヲ欲スルモノニシテ乃チ之ヲ取消シタルモノト謂フヘシ又遺贈ノ目的物ノ全部又

二 遺言ノ物質的取消 (1)遺言書ノ毀滅

ハ一部ヲ毀滅シタルトキハ其部分ニ付テハ到底遺言ヲ執行スルコト能ハサルモノナルカ故ニ是レ亦其遺贈ノ全部又ハ一部ヲ取消ス意思アルニ非サレハ爲ササル所ナルヘシ(相續法四一七)

四 奥田博士——本條ハ默示ノ遺言取消ニ關スル第二ノ場合ヲ規定シタルモノニシテ遺言者自ラ遺言書ヲ毀滅シタルトキハ其遺言ヲ取消シタルモノト看做スナリ遺言者死亡後ニ其效力ヲ生スルモノナレハ殊ニ其證據ニ重キヲ置カサルヘカラスシテ遺言ト遺言書トハ殆ント同一ナリトス此ノ如ク遺言書ハ遺言ヲ證明スル唯一ノ證據ナルニモ拘ハラズ遺言者ニ於テ自ラ之ヲ毀損スルカ如キハ前ノ遺言ヲ取消シタルモノト看做スヘキモノナリ若シ此ノ如ク看做サルニ於テハ法律ニ於テ遺言書無キ遺言ヲ認ムルノ結果ヲ生スルカ故ニ特ニ本條前段ヲ設ケタルモノナリ(相續法三九五)

五 仁井田博士——遺言者カ故意ニ遺言書ヲ毀滅シタルトキハ其意思ヲ變更セルコトヲ通常トス而シテ遺言者カ故意ニ遺贈ノ目的物ヲ毀滅スルニ當リテハ遺贈ヲ爲シタルコトヲ忘却セルコトアルカ故ニ遺言者カ故意ニ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルニセヨ必シモ其意思ヲ變更シタルモノト認ムヘカラス然レトモ通常其意思ヲ變更セルモノト認ムルコトヲ得ヘシ而シテ遺言ノ取消アリタルヤ否ヤニ付キ遺言者ノ死後ニ紛争ヲ生スルコトハ之ヲ避ケサルヘカラス是レ此等ノ場合ニ於テ遺言ノ取消シアリタルモノト看做シタル所以ナリ(相續法六七五)

六 樹下學士——遺言ハ遺言者死亡ノ後ニ非サレハ效力ヲ生セサルモノナルカ故ニ法律ハ其證據ニ重キヲ置キ遺言ト遺言書トハ殆ント同一ニシテ如何ナル場合ト雖モ遺言ハ必ス書面ニ依ルニ非サレハ成立セサルモノト爲シ遺言書ハ遺言ヲ證明スル唯一ノ證據ナルニ拘ハラズ遺言者自ラ之ヲ毀損スルカ如キハ前ノ遺言ヲ存立セシメザル意思アルモノト看做ス可キハ當然ナルノミナラス若シ斯ル場合ニ於テモ遺言ノ有效ナルコトヲ認ムルニ於テハ法律ニ於テ書面ニ依ラサル遺言ヲ認ムルノ結果ヲ生スルカ故ニ遺言者カ故意ニ遺言書ノ全部又ハ一部ヲ毀滅シタルトキハ其毀滅シタル部分ニ付テハ遺言ヲ取消シタルモノト看做シタルナリ(相續明大講四一四)

七 板垣學士——遺言ハ遺言者死亡後ニ效力ヲ生スルモノニシテ常ニ書面ニ依ラサルヘカラス必ラス自筆タルヲ要セサルモ書面ナクハ成立セズ故ニ遺言書ハ是レ遺言ナリト云フコトヲ得ヘキ價值ヲ有スルモノナリ去レハ遺言者カ其遺言書ヲ故意ニ廢棄毀損又ハ滅失シタルトキハ遺言者カ前ノ遺言ヲ取消スノ意思ナリト推定スルコト

(一) 遺言書ノ毀滅ハ遺言者ノ故意ニ出テ

蓋シ正當ナリ是レ遺言者カ故意ニ遺言書ヲ破棄又ハ滅失シタルトキニハ其破棄滅失シタル部分ニ限リ遺言ヲ取消シタルモノト看做ス可キコトヲ規定シタル所以ナリ(相續編明大講四一八)

八 奥田博士——遺言者ノ故意ニ出タルコトヲ要ス(イ)遺言者自身ノ任意ニ出タルモノニアラスシテ他人カ遺言書ヲ毀滅スルモ遺言者ノ爲シタル遺言ノ效力ニ影響アラサルハ論ヲ俟タス(ロ)遺言者自身カ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルニアラスシテ他人ノ所爲ニ出タルトキハ因テ生シタル遺言者ノ權利ヲ以テ遺贈ノ目的物ト看做スヲ以テ毫モ遺贈ノ取消ト爲ルコトナシ(相續法三九六)

九 牧野博士——遺言書ノ毀滅及ヒ遺言ノ目的物ノ毀滅共ニ遺言者カ故意ヲ以テスルコトヲ要シ遺言者自ラ遺言書ヲ毀滅スルニアラスシテ第三者カ之ヲ爲シタリトテ遺言ノ效力ニハ何等ノ影響ナカルヘク又第三者カ遺言ノ目的物ヲ毀滅シタリトテ遺言者ハ其者ニ對シ債金請求ノ權利ヲ有シ之ヲ以テ遺言ノ目的ト爲シタルモノト推定スヘキヲ以テ(第一千一百一一條第一項)是レ亦遺言ノ取消アリタルモノトスルノ要ナシ(相續法五七八)

一〇 掛下學士——茲ニ注意ス可キハ遺言者カ遺言書又ハ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルヲ以テ遺言カ取消サレタルモノト看做サルルハ遺言者ノ行爲カ故意ニ出テタル場合ナラサル可カラス若シ遺言者カ過失ニ因リテ遺言書又ハ遺言ノ目的物ヲ毀滅シタルトキハ本條ノ適用ヲ受クルモノニ非ス依テ遺言書ヲ過失ニ因リテ毀滅シタル場合ニ於テハ總ヘテ證據方法ニ依リテ遺言ノ事實ヲ立證スルコトヲ得可シ然レトモ遺言者カ過失ニ因リテ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタル場合ハ遺言ノ目的物存在セサルカ故ニ本條ノ適用ハ受ケサルモ其遺言ハ效力ヲ失フ可キコトト爲ル可シ(相續編明大講四一五)

一一 板垣學士——過失ニヨリ遺言書ヲ毀損シ又ハ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタル場合ナランカ遺言ヲ取消シタルモノトハ推測スヘカラサルヤ勿論ナリ從テ過失ニ出ツル遺言書ノ毀棄其目的物ノ毀滅ハ遺言取消ノ效果ヲ生セサルナリ(相續編明大講四一九)

一二 奥田博士——毀滅(Destruction)トハ物質的ノ毀滅タイプ故ニ(イ)遺言書ニ在テハ公正證書ノ遺言ニハ適用ナシ何トナレハ遺言者ハ公正證書ノ正本ノ自己ノ手ニ存スルモノヲ毀滅ストモ公正證書ノ存在ニ影響セサルコト恰モ他人カ遺言書ヲ毀滅シタルニ同シク遺言ノ取消ト爲ルコトナキナリ(ロ)遺贈ノ目的物タル人ノ行爲ヲ目的トスル權利タルトキノ如キ之ヲ毀滅スルニ由ナキナリ(相續法三九六)

(二) 遺言書毀滅ノ例

一三 牧野博士——毀滅トハ敢テ形體上ノ滅裂ノミヲ指スニ非ス遺言書全部ヲ塗抹シテ其何タルヤヲ識別シ得サル如クスルモ均シク遺言書ノ毀滅ト謂フヲ得ヘシ(相續法五七八)

一四 柳川學士——遺言書ノ毀滅ハ遺言書自體ヲ形體的ニ破棄スルカ如キハ勿論遺言書ヲ塗抹シ又ハ抹消スル場合ヲ包含スヘシ何レモ遺言者ノ故意ニ基クコトヲ要スルカ故ニ第三者ノ所爲ニ因リ遺言書カ同様ノ運命ニ接シタル場合ト雖モ遺言ハ取消サレタルモノト看做スコトヲ得ス(相續法下五五七)

一五 穂積博士——遺言書ノ抹消ハ其内容ヲ識別シ得サル程度ニ於テ爲サレタル場合ニハ遺言ハ取消サレタルモノト看做スヘキモノトス(評論第七卷民法一一八三)

一六 柳川學士——故意ニ因ルトハ單ニ遺言書其物ヲ破毀スルノ意思ヲ以テ爲スヲ意味シ破毀スルニ至リシ緣由ノ如何ハ之ヲ問フコトナシ故ニ現實遺言ヲ取消スノ意思ナク他ノ事由ニヨリ其書面ヲ破毀シタルカ如キ場合ト雖モ本條ノ適用ヲ妨クルコトナシ(相續法下五五八)

一七 穂積博士——遺言書ハ遺言ニ缺クヘカラサル所テアルカラ遺言書カ毀損セラレタ場合ニハ其ノ毀滅セラレタ部分ニ付テハ遺言ハ結局其效力ヲ生シ得ナイノテアルカ其毀滅カ遺言者自身ノ故意ニ因ツテ行ハレタトキハ之ヲ遺言ノ取消ト見ル遺言者カ故意ニ遺言書ヲ毀滅スルノハ實際上殆ト常ニ遺言取消ノ意思ニ出ツルモノテアラウカ理論上ハ必シモ然ルヲ要シナイ故意ト云フノハ遺言書毀滅ノ意思テ之ヲ毀滅スルタケヲ云フノテアツテ其動機ハ問題テナイ遺言書カ遺言者ノ過失ニ因リ又ハ他人ノ行爲ニ因リ又ハ不可抗力ニ因ツテ毀滅セラレタ場合ニモ其毀滅カ遺言書ノ内容ノ全部又ハ一部ノ識別ヲ不能ナラシメル程度テアレハ遺言ハ事實上其部分ニ付テ其效力ヲ生シ得ナイノテアツテ結果ニ於テ遺言者故意ノ毀滅ト同様ナル併シ遺言書故意ノ毀滅ト其以外ノ場合トハ常ニ必シモ同一ノ結果トハナラナイノテアツテ例ヘハ遺言書カ引裂レタカ繼キ合ハセレハ讀ミ得ル場合ノ如キハ遺言者カ故意ニ引裂イタノテアレハ遺言ハ取消サレタモノト看做サレルカ其以外ノ場合ニハ其内容カ識別セラレ得ル以上遺言ノ效力ハ消滅シナイテアロウ遺言書ノ抹消ハ其内容ヲ識別シ得サラシメル程度ニ於テ爲サレタ場合ニハ即チ遺言書ノ毀滅テアツテ遺言者カ此程度ノ抹消ヲ爲シタナラハ其部分ニ付テ遺言ハ取消サレタモノト看做サルヘ

(三) 抹消ハ如何
(四) 故意ノ意義

(五) 遺言書ノ毀滅カ遺言者ノ故意ニ出テサルモ全部毀滅又ハ抹消セラレ識別シ得サル程度ニ至リタレ場合ノ效力

キテアル(志林二〇卷九號四三)

一八 柳川學士——遺言書ノ破毀ハ故意ニ出ツルコトヲ要スルヲ以テ誤テ之ヲ破毀シタル場合ハ遺言取消ノ效力ヲ生セスト雖モ遺言書カ全部形體的ニ毀滅セラレ(例ハ燃燒ニ因リ)其書面ノ内容如何ヲ知得スル能ハサル場合其毀滅力遺言者ノ故意ニ基カサル場合ニ於テハ其遺言ヲ有效トスヘキヤ否ヤニ付テハ議論アリ「ウキタリ」一派ノ學者ハ遺言書カ全然毀滅セラレ内容ノ如何ヲ知得スルヲ得サルモノハ假令遺言者ノ過失ニ出テタル場合ト雖モ復話スヘキモノニアラスト論シ獨逸民法太利民法ニ在テハ受遺者ハ此場合遺言者ノ眞意ニ出テタルモノニ非サル事實及ヒ之レカ内容ヲ立證シ遺言ノ有效ヲ主張シ得ルモノト爲スニ似タリ我民法ハ故意ニ云云ト言ヒ之ヲ以テ遺言取消ヲ推定スル基礎ト爲セルヲ以テ反對ノ場合ニハ獨逸ノ如ク決定セサルヘカラス(相續法下五五八)

(2) 遺言ノ目的物ノ毀滅

一九 同 上——余輩ハ我民法ノ下ニ於テハ第三者ノ所爲ニ因リ遺言書カ毀滅セラレタル場合ト雖モ有效ナル遺言書カ管テ存在シタリシ事實及ヒ其内容ヲ立證シ得ルニ於テハ遺言自體效力ヲ失却スルコトナキモ絕對ニ其事實内容ヲ證明スルヲ得サルニ於テハ第三者ニ對スル求償權ヲ行使スルニ由ナキモノト思考ス(相續法下五六〇)

二〇 仁井田博士——遺言者カ過失ニ因リ遺言書又ハ遺贈ノ目的物ヲ毀損シタル場合ニ於テハ前述ノ效果ヲ生セス然レトモ其過失ニ因ルニセヨ遺贈ノ目的物ノ滅失ヲ來シタルトキハ遺贈ハ既ニ遂ヘタル所ニ依リ其效力ヲ生セサルナリ(相續法六七六)

二一 牧野博士——遺言ノ目的物ノ毀滅ハ即チ目的物ノ喪失ニシテ遺言ノ失効ト稱シ得ヘキカ故ニ殊更ニ之ヲ揭タルノ要ナキカ如シト雖遺言者カ故意ニ目的物ヲ毀滅スルハ生前處分ヲ施シタルト異ナル所ナキヲ以テ其意思ノ推測上遺言ヲ取消シタルモノト看做シタルニ外ナラス(相續法五七九)

二二 穂積博士——遺言者カ故意ニ遺贈ノ目的物ヲ毀損シタル場合ニハ遺贈ヲ取消シタルモノト看做ス此場合ニモ必シモ遺言者ニ遺贈取消ノ意思カアツタトハ限ラナイカ遺贈ノ目的物ノ毀滅ハ少クモ遺贈力遺言者ノ最終意思アナクナツタコトヲ示スモノテアルカラ個々ノ場合ノ遺言者ノ意思如何ヲ問ハスシテ遺贈ノ取消ヲ法定スルノテアル遺贈ノ目的物カ遺言者ノ過失ニ因リ又ハ不可抗力ニ因ツテ毀滅セラレタル場合ニハ遺贈ハ取消サレタノテハナイカ結果ニ於テハ同様ニ歸着スル(志林二〇卷九號四五)

- (一) 目的物毀滅ノ意義
- (二) 一部ノ毀滅ハ殘部ノ效力ヲ妨ケス

- 四三 本條適用ノ範圍
秘密證書ノ封緘ヲ毀滅シタル場合
- 五 本條ハ公正證書ニ適用アリヤ

二三 柳川學士——遺言者ノ故意ニ因ル遺贈ノ目的物ノ毀滅ハ通常之ニ因リテ遺言者ニ其遺言ヲ取消スノ意思アリタルモノト認メ得ヘキヲ以テ此事由ヲ遺言取消ノ事由ト爲シタルハ相當ナリ(相續法下五六一)

二四 極垣學士——遺言者カ故意ニ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルトキニハ遺言者カ其遺贈ヲ廢絶スル意思ナト推定スルコト蓋シ當然ナリ例ヘハ掛物ヲ遺贈ノ目的トナシタルトキニ後遺言者カ之ヲ火ニ投シ燒棄スル例ヘハ牛ヲ目的トナシタルニ後之ヲ殺シテ食シタルトキノ如キハ遺言者ニ於テ其掛物又ハ生牛ヲ與ヘサルコトニ決シタルニ外ナラサルヘシ是レ法律ハ此場合ニ於テモ遺贈ヲ取消シタルモノト看做ス所以ナリ(相續編明大講四一九)

二五 柳川學士——本條遺贈ノ目的物ハ特定物ヲ指スモノナルコト勿論ナリ又其毀滅ハ形體的ニシテ且經濟上利用ノ方面ヨリ見テ全部消失シタル事實ヲ意味ス遺言者カ其行爲ニ因リ其物ニ屬スル權利ヲ喪失シタル場合ノ如キハ寧ロ前條ノ規定ノ適用アルヘキモノニシテ本條ト相關スル所ナシ(相續法下五六二)

二六 奥田博士——本條取消ノ效力ハ毀滅部分ニ限ル故ニ其毀滅タルヤ全部タルコトアリ一部タルコトアリ一部ノ消滅ノ爲メニ全部ノ遺言取消ト爲ルコトナシ(相續法三九六)

二七 柳川學士——遺言書カ遺言者ノ故意ニ因リ毀滅セラレタルトキハ毀滅セラレタル部分ニ於テ遺言ハ取消サレタルモノト看做スト規定セリ故ニ遺言書中ノ或條項ノミカ抹消セラレ若クハ或事項ニ相當スル部分カ破毀セラレタルトキハ他ノ事項ハ其效力ヲ保有スヘキヤ論ナシ但其抹消若クハ破毀セラレタル一部カ他ノ殘部分ト不可分ノ關係アルトキハ全部取消ノ運命ヲ免カレサルヘク又遺言書カ其署名捺印ヲ抹消又ハ破毀シタルトキ亦同シ(相續法下五六〇)

二八 仁井田博士——遺言者カ秘密證書ニ依リテ遺言ヲ爲シタル後其封緘ヲ毀滅スルモ其遺言カ自筆證書ニ依ル遺言ノ方式ヲ具備スルトキハ自筆證書ニ依ル遺言トシテ其效力ヲ有シ敢テ其取消アリタルモノト看做サルコトナシト謂フヘシ(相續法六七六)

二九 牧野博士——遺言書ノ毀滅ニ因リテ遺言ノ取消アリト看做スノ規定ハ公正證書ニヨル遺言ニハ殆ト其適用ヲ見ルコトナカルヘシ何トナレハ公正證書ノ原本ハ公證人ノ保管スル所ニテ假令遺言者カ自己ノ手中ニ存スル正本ヲ毀滅スルトモ公正證書ノ效力ニ何等ノ影響ナケレハナリ又秘密證書ニヨル遺言ニシテ遺言者自ラ其封緘ヲ毀

滅スルトモ在中ノ遺言ニシテ自筆證書タルノ方式ニ缺クル所ナケレハ尙ホ遺言書ノ效力ヲ保ツコトヲ得ヘキヲ以テ是レ亦遺言ノ取消ト爲ルコトナカルヘシ(相續法五七九)

第一千二十七條 前三條ノ規定ニ依リテ取消サレタル遺言ハ其取消ノ行爲カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至リタルトキト雖モ其效力ヲ回復セス但其行爲カ詐欺又ハ強迫ニ因ル場合ハ此限ニ在ラス

遺言取消ノ效力

一本條制定理由

一 牧野博士——遺言ノ取消ハ遺言者ノ單獨行爲ナルカ故ニ遺言者カ遺言ヲ取消シタルトキハ遺言ハ直キニ消滅スルモノニシテ遺言者カ再ヒ同一ノ遺言ヲ爲スニ非サレハ遺言ニヨリテ利益ヲ受クヘカリシ者ハ其利益ヲ受クルコトヲ得サルニ至ルヘシ(相續法五八〇)

二 理由書——本條ハ既成法典取得編第四百二條ニ該當ス一旦取消サレタル遺言ハ其取消ヲ更ニ取消スニ因リテ其效力ヲ復活スルヤ否ヤヲ定メタリ此點ニ付テハ各國立法例ヲ大別スレハ復活主義ト非復活主義トノ二ツアリ取得編及ヒ佛蘭西法系諸國ノ法典ニ於テハ後者ヲ採用シ反之埃太利ニ於テハ前ノ遺言存在スルニ當リ後ノ遺言書ヲ毀滅又ハ取消シタルトキハ前ノ遺言書復活スルモノトシ獨逸民法ニ於テハ第一讀會ニ於テハ非復活主義ヲ採用セリト雖モ第二讀會ニ至リ更ニ復活主義ヲ採用セリ蓋シ遺言ハ死亡ノ時ニ其效力ヲ生スルモノナレハ生前再ヒ之ヲ取消シタルトキハ前ノ遺言カ其效力ヲ復活スヘキハ當然ナリト云フニ在ラン然レトモ復活主義ハ理論上實際上下大ニ不都合ナリト云ハサルヲ得ヌ何トナレハ遺言ノ取消ハ獨立ノ法律行爲ナルカ故ニ直チニ其效力ヲ生シ前ノ遺言ハ初メヨリ成立セサルモノト看做サルニモ拘ラス更ニ後者ヲ取消スニ因リテ前者ヲ復活セシムルハ理論ノ抵觸ヲ免レサルノミナラス實際上非常ナル疑義ヲ生スヘキヲ以テ本條ニ於テ舊法典ニ倣ヒ非復活主義ヲ採用セリ(CIPHO)

三 仁井田博士——遺言者カ遺言ノ取消ヲ目的トスル意思表示ヲ更ニ取消シタルトキ即チ更ニ之ヲ撤回シタルトキハ遺言ハ本來遺言タルノ效力ヲ回復スルモノト謂ハサルヘカラス蓋シ此場合ニ於テハ其意思表示ハ初ヨリ無効ナリシモノト看做サルヲ以テナリ之ニ反シテ遺言ノ取消ト看做サル法律行爲カ其瑕疵ニ基キテ取消サレタルカ爲ニ初ヨリ無効ナリシモノト看做サレタルトキ(例ヘハ遺言ト抵觸スル其後ノ生前處分カ無能力又ハ詐欺若クハ強迫ニ因リテ取消サレタルトキ)又ハ他ノ事情ニ因リテ效力ナキニ至リタルトキ(例ヘハ前ノ遺言ト抵觸スル其後ノ生前處分ニ附シタル解除條件ノ成就シタルトキ)ト雖モ遺言ハ遺言タルノ效力ヲ回復スルモノト謂フヘカラス蓋シ遺言ノ取消ト看做サル法律行爲ハ遺言者カ之ヲ爲シタル一事ニヨリ遺言取消ノ結果ヲ生スルモノニシテ其法律行爲カ效力ヲ生スルト否トニ拘ハラサルカ故ニ取消ニ因リテ初ヨリ無効ナリシモノト看做サレ又ハ他ノ事情ニ因リテ效力ナキニ至リタルトキト雖モ斯ル結果ヲ消滅ニ歸セシムルヘカラスサルヲ以テナリ故ニ法律上ノ區別ヲ設ケ或種類ノ取消行爲ノ取消ニ依リテハ遺言ヲシテ遺言タル效力ヲ回復セシムヘキカ如シ然レトモ若シ此ノ如クスルトキハ規定ノ煩雜ト爲ル結果ヲ生スルニ至ルヘシ而シテ遺言者カ更ニ遺言ヲ爲スコトヲ得ヘキカ爲メ遺言ハ取消行爲ノ取消ニ因リテ遺言タルノ效力ヲ回復セサルモノト爲スモ敢テ不便ナカルヘシ是レ前述ノ如ク取消行爲ノ取消アルモ遺言カ遺言タルノ效力ヲ回復セサルモノト定メタル所以ナリ(相續法六七七)

四 柳川學士——遺言者カ前遺言ヲ取消シタル後ノ遺言ヲ取消シタルハ更ニ他ノ方法ニヨリ前遺言ヲ取消ス目的ニ出テタルモノナルヤモ知ルヘカラス又遺言者カ生前處分トシテ遺贈ノ目的物ヲ他ニ贈與シタル場合民法第五百五十條ニ從ヒ之ヲ取消シタルトスルモ其取消ハ更ニ之ヲ以テ前受贈者以外ノ人ニ贈與スル意思ニテ爲シタルモノナルヤモ知ルヘカラス必スシモ常ニ前遺言ヲ復活セシムルノ目的ヲ以テ後ノ行爲ヲ取消シタルモノト推定シ難キノミナラス各場合ニ於ケル遺言者ノ意思解釋ノ問題ト爲ストキハ之レカ爲メ利害關係人間ニ種々爭議ヲ醸生スルノ虞アリ斯ル場合ニ於テハ寧ロ遺言者ヲシテ更ニ有效ナル方法ヲ以テ前遺言ト同一ナル遺言ヲ爲サシムルヲ以テ適當トスヘシ我民法ハ此ノ如キ見地ヨリシテ伊太利民法ノ規定ニ倣ヒ特ニ本條ノ規定ヲ設ケ前三條ノ規定ニ依リテ取消サレタル遺言ハ之ヲ取消シタル行爲カ詐欺又ハ強迫ニ因リ爲サレタルコトヲ理由トシテ取消サレタル場合ノ外絕對ニ復活スルモノニ非サル趣旨ヲ明示シタリ(相續法下五六三)

二 本條ノ趣旨

五 牧野博士——取消ノ行為カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至リタリトモ遺言者ノ意思ハ前ノ遺言ヲ復活セシメント欲シタルモノナルヤ否ヤ其意思ノ分明ナラサルモノアリ將タ又復活主義ヲ採用スルトキハ再三再四取消ニ重ヌルニ取消ヲ以テシタルカ如キ場合ニ於テ其全部ノ取消ナルト一部ノ取消ナルト又ハ實體上ノ取消ナルト意思上ノ取消ナルトニ付テ實際上極メテ困難ナル問題ヲ生スヘク隨テ復活主義ハ必スシモ理論上及ヒ實際上共ニ不都合ナシト謂フヘカラサルナリ是ヲ以テ本法ハ斷然非復活主義ヲ採用シ取消サレタル遺言ハ其取消ノ行為カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至リタルトキト雖モ其效力ヲ回復セスト規定セリ(相續法五八一)

三 本條取消字義

四 取消サレタル遺言ハ復活セス

六 穂積博士——民法一一二七條ノ本文ハ前三條ノ規定ニ依リテ撤回セラレタル遺言ハ其撤回ノ行為カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至リタルトキト雖モ其效力ヲ回復セスト謂フニ相當スルモノトス(評論七卷民法一一八三)

七 同 上——予ハコノ第一一二七條中第三ノ「取消」ナル語カ普通ノ取消ト撤回トヲ包含スルト云フ解釋ノ當否ヲ疑フノテアツテ寧ロ第一一二七條ノ「取消」ハ撤回ヲ意味シ第三ノ「取消」ハ普通ノ取消ノミヲ意味スルト解釋シタイ民法第一一二七條ノ本文ヲ此意味ニ書キ改メルト「前三條ノ規定ニ依リテ撤回セラレタル遺言ハ其撤回ノ行為カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至リタルトキト雖モ其效力ヲ回復セスト」ト云フコトニナル其裏ヲ云ヘハ撤回セラレタル遺言ハ其撤回ノ行為カ更ニ撤回セラレタル場合ニハ其效力ヲ回復スルト云フノテアル(志林二〇卷九號五三)

八 梅博士——多クノ場合ニ於テ取消ノ行為カ更ニ撤回セラレタル場合ニハ其效力ヲ生セサルモ前ノ遺言ヲシテ其效力ヲ有セシメント欲シタルモノト看做シ難ク殊ニ多數ノ場合ニ於テハ遺言者カ前ノ遺言ヲ復活セシメント欲シタルヤ否ヤニ付キ其意思不明ナルヘキカ故ニ寧ロ遺言者カ前遺言ヲ復活セシメント欲スル場合ニ於テハ更ニ法律上ノ方式ニ從ヒテ同一ノ遺言ヲ爲サシムルヲ正確ナリトス是レ本條ニ於テ一旦取消サレタル遺言カ再ヒ其效力ヲ生スルコトナキモノトシタル所以ナリ(相續法四一九)

九 奥田博士——一旦取消サレタル遺言ハ其取消ヲ更ニ取消スニ因リテ效力ヲ復活スルヤ否ヤニ付キ各國立法例ヲ大別スレハ二アリ(一)復活主義(二)非復活主義是ナリ舊民法取得編及ヒ佛蘭西法系諸國ノ法典ニ於テハ非復活主義ヲ採用シ之ニ反シテ奧太利民法ニ於テハ前ノ遺言存在スルニ當リ後ノ遺言書ヲ毀滅又ハ取消シタルトキハ

(1) 取消ノ行為カ取消サレタルトキノ意義

前ノ遺言ハ復活スルモノトシ獨逸民法ニ於テハ第一讀會ニ於テハ非復活主義ヲ採用セリト雖モ第二讀會ニ至リ更ニ復活主義ヲ採用セリ復活主義ニ於テ理由トスル所ハ蓋シ遺言ハ死亡ノ時ニ其效力ヲ生スルモノナレハ生前再ヒ之ヲ取消シタルトキハ前ノ遺言カ其效力ヲ復活スヘキハ當然ナリト云フニ在ラン然レトモ復活主義ハ理論上實際上共ニ不可ナリト云ハサルヲ得ス何トナレハ遺言ノ取消ハ獨立ノ法律行為ナルカ故ニ直チニ其效力ヲ生シ前ノ遺言ハ初ヨリ成立セサルモノト看做サルニモ拘ハラス更ニ後者ヲ取消スニ因リ前者ヲ復活セシムルハ理論上既ニ免レサルノミナラス實際上非常ナル疑義ヲ生スルヲ免カレズ本條ノ規定ハ非復活主義ヲ採用シ此疑義ヲ避ケ此疑義ヲ決シタルモノナリ(相續法三九八)

一〇 穂積博士——遺言者ノ取消シタル行為カ更ニ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至ツタ場合ニ取消サレタル遺言カ復活スヘキカ否カテアル此點ニ於テ復活主義ヲ採ル外國ノ立法例モアルカ我民法ハ非復活主義ヲ採リ遺言取消ノ效力ハ絕對的ニ發生スルモノトシタ(志林二〇卷九號四六)

一一 柳川學士——本條ニ前三條ノ規定ニ依リテ取消サレタル遺言云々トアリテ第一千二百六條後段ノ遺言者カ故意ニ遺贈ノ目的物ヲ毀滅シタルニ因リ其遺言カ取消サレタルモノト看做セル毀滅ノ行為ノ如キ斯ル事實的行為ニ付キ其取消又ハ效力ノ不發生ヲ想像スルヲ得サルヲ以テ此場合ニ於ケル前遺言ノ取消ハ絕對ニ效力ヲ生シ其復活ハ到底問題ト爲ラサルヘキコト是ナリ從テ本條ニ前三條ノ規定云々トアルハ自然此場合ヲ除外シタルモノト謂ハサルヘカラサルヘシ(相續法下五六四)

一二 同 上——本條「取消」ノ行為カ取消サレタルトキトハ前三條ノ規定ニヨリ遺言者カ明示的ニ取消シタルカ又ハ取消シタルモノト看做サレタル行為カ更ニ遺言者ニ依リテ明示的ニ取消サレ又ハ取消サレタルモノト看做サレタルトキヲ指スノミナラス取消ノ行為カ普通法律行為ノ取消ノ意義ニ於テ取消サレタル場合ヲモ包稱スルモノト解スヘシ何ントナレハ取消ノ行為カ前三條ノ規定ノ意味ニ於テ取消サレタルコトアルト同時ニ民法ノ一般ノ規定ニ從ヒ取消サレタルコトアルヘケレハナリ例ハ滿十五年以上ニ達シタル未成年者カ遺言ヲ爲シタル後法定代理人ノ同意ヲ得シテ遺言ノ目的タル物ヲ他ニ賣却シタル場合法定代理人其賣買行為ヲ取消シタル時ノ如シ(相續法下五六六)

(2) 取消ノ行為カ效力ヲ生セサルトキノ意義

(3) 取消サレタル遺言カ效力ヲ復活スル場合

- 一三 牧野博士——所謂取消行為カ效力ヲ生セサルニ至リタルトキトハ主トシテ後ノ遺言ニ於ケル受遺者カ遺言者ノ死亡前ニ死亡シ遺言失効トナル場合ヲ指シタルモノトス如ク假令非復活ヲ以テ主義トスルモ遺言者ノ意思ヲ遂行セシムルニハ別段何等ノ障礙ナカルヘシ(相續法五八一)
- 一四 柳川學士——本條ニ所謂「取消」行為カ效力ヲ生セサルニ至リタルトキトハ本節ノ規定ニ從ヒ取消サレタルカ爲メ效力ヲ生セサルニ至リタルトキ及ヒ他ノ事由ニヨリ效力ヲ生セサルニ至リタルトキヲ包含スルモノトスヘキモ前ノ場合ハ本條前段取消ノ行為カ取消サレタル中ニ包含セラルヘキヲ以テ後段效力ヲ生セサルニ至リタルトキトハ後ノ場合ノミヲ指スモノト解セサルヘカラス其場合ヲ例解スレハ第九十六條ノ規定ニ依リ前ノ遺言ト抵觸セル後ノ遺言カ受遺者ノ死亡ニヨリ效力ヲ生セサルニ至リタルトキノ如キ前遺言ト抵觸セル解除條件附遺言アリタル場合遺言者ノ死亡前其條件成就シタルトキノ如シ是等ノ場合取消行為タル後ノ遺言カ效力ヲ生セサルニ至リタルハ遺言者ノ意思ニ基クモノニアラサルヲ以テ之ニ依リテ遺言者ニ前遺言ヲ復活セシムル意思アリタルモノト推定スルヲ得サルハ辨ヲ俟タサルカ故本條ハ此場合前遺言ハ其效力ヲ回復スヘキモノニアラスト爲シタルナリ(相續法下五六七)
- 一五 梅博士——取消行為カ詐欺又ハ強迫ニ因リテ取消サレタル場合ニ於テハ本條ノ規定ヲ適用セス(相續法四二一)
- 一六 同 上——本條ノ規定ハ前三條ノ規定ニ依リテ取消サレタル遺言ノミニ關セリ故ニ相續人カ第九百二十九條ノ規定ニ依リテ遺言ヲ取消ス場合及ヒ詐欺又ハ強迫ニ基キテ之ヲ取消ス場合ニハ敢テ本條ノ規定ヲ適用スルコト能ハス(九六、一二〇、一項)例ヘハ第九百二十九條ノ場合ニ於テ一旦遺言取消ノ判決カ確定シタル後再審ニ依リテ其判決カ取消サレタルトキ又ハ詐欺若クハ強迫ニ基キテ相續人カ遺言ヲ取消シタルモ其取消ノ意思表示ハ相續人カ能力ヲ有セサル間又ハ新ニ詐欺若クハ強迫ニ逢ヒテ之ヲ爲シタルトキハ取消行為ハ初ヨリ成立セサリシモノノ如ク即チ遺言全ク其效力ヲ回復スヘシ(相續法四二〇)
- 一七 奥田博士——本條但書ノ規定ハ民法總則ノ適用ニシテ遺言取消ノ行為タルヤ詐欺又ハ強迫ニ原因シ取消行為ヲ爲シタルモノナルトキハ其遺言行為ノ取消シ得ヘキハ勿論前ノ遺言ヲシテ依然有效ニ存續セシムルモノナリ

(相續法三九八)

- 一八 仁井田博士——遺言者カ詐欺又ハ強迫ニ因リテ取消行為ヲ爲シタル場合ニ於テハ意思ノ自由ヲ缺キタルモノナルカ故ニ其取消行為ノ取消ニ因リテ遺言カ遺言タルノ效力ヲ回復スヘキモノトシ以テ充分ニ遺言者ヲ保護スルヲ可トス是レ此場合ニ限リ遺言カ遺言タルノ效力ヲ回復スヘキモノト定メタル所以ナリ(相續法六七九)
- 一九 牧野博士——遺言取消ノ行為カ詐欺又ハ強迫ニ因ル場合ハ此限ラズ何トナレハ遺言取消ノ行為カ遺言者ノ眞意ニ出テサルトキハ遺言者ハ眞ノ取消ノ意思アリタリト云フコトヲ得ス故ニ此場合ニ於テ其取消行為カ取消サレテ前ノ取消ハ遺言者ノ眞意ニ非サルコト分明ナルニ至リタルトキハ遺言ハ其效力ヲ回復スヘキハ當然ナレハナリ(相續法五八二)
- 二〇 穂積博士——但書ノ場合ニハ取消行為其モノカ元來遺言者ノ眞意テナイノテアルカラ取消行為カ其理由テ更ニ取消サレタ以上原遺言ヲシテ其效力ヲ回復セシメルノハ至當ナ規定テアル併シ此例外ヲ除イテハ民法ハ總ヘテノ場合ニ非復活主義テ行カウト云フノテアツテ之カ遺言者ノ意思ニモ適シ且實際上複雜ナ關係ヲ免カレ而シテ遺言者カ若シ欲スルナラハ今一度最初ノ遺言通りノ遺言ヲ更メテ爲スヘキテアルカラ差支ナイトノ理由カ附ク(志林二〇卷九號四六)
- 二一 同 上——遺言者カ詐欺又ハ強迫ニ因リテ遺言ヲ爲シ之ヲ撤回セスシテ死亡シタル場合ニ於テハ民法第一二〇條ノ規定上遺言者ノ其承繼人タル相續人及受遺者ハ各自其承繼スル權利義務ニ關スル遺言ニ付キ取消權ヲ有スルモノトス(評論七卷民法一八三)
- 二二 柳川學士——遺言者ニ於テ前遺言ヲ取消シタルモノト看做サレタル行為カ其レ自身取消サルヘキ取極ヲ有スルトキ即チ詐欺又ハ強迫ニ因リ爲サレタルモノトシテ民法總則ノ規定ニ從ヒ取消サレタルトキハ其取消シタル行為ハ元來遺言者ノ自由意思ニ基キタルモノト謂フヘカラス換言セハ詐欺又ハ強迫ナカリセハ斯ル遺言取消行為ヲ爲ササリシナラント推測スヘキ充分ナル理由アルモノナルカ故ニ斯ル場合ハ取消サレタル前遺言ノ效力ヲ回復セシムルヲ至當トスヘシ是レ本條但書ノ規定ヲ設ケ取消サレタル遺言ノ復活スヘキ場合ヲ認メタル所以ナリ(相續法下五六八)

二三 柳川學士——滿十五年以上ノ未成年者カ法定代理人ノ同意ヲ得ス禁治産者カ後見人ニ代表セララルコトナク準禁治産者カ保佐人ノ同意ヲ得ス妻カ夫ノ許可ヲ得スシテ爲シタル遺言取消ノ行爲(遺言ハ以上ノ同意又ハ許可ヲ要セサルヲ以テ遺言取消ノ行爲中ニハ取消ノ遺言又ハ抵觸シタル遺言ヲ包含セサルモノト解スヘシ)ノ如キハ民法總則ノ規定ニ依レハ取消サルヘキ瑕疵アリト雖モ如上無能力者カ意思能力ヲ有スル者ナルニ於テハ其取消サルヘキ法律行爲ハ無能力者ノ自由意思ニ基クモノニ外ナラサルヲ以テ假令其法律行爲ニシテ取消サルコトアルモ其取消ハ前遺言ヲ復活セシムルノ理由トハ爲ラサルヘシ(相續法下五六八)

二四 掛下學士——遺言取消ノ行爲カ詐欺又ハ強迫ニ因リタルモノナルトキハ取消スノ自由意思ナキモノナルカ故ニ之ニ因リテ遺言カ取消サレタルモノト爲スコト能ハス此ノ如キ場合ニ於テ遺言者カ詐欺又ハ強迫ニ因リタル後ノ取消行爲ヲ取消シタルトキ前ノ遺言カ無効ナリトセンハ却テ遺言者ノ意思ナラサル可シ何ントナレハ前ノ遺言ハ全ク遺言者ノ自由意思ニ出テタルモノナルニ後ノ取消行爲ハ其意思ニ非サルモノニシテ自己ノ意思ニ非サル行爲ニ因リテ其自由意思ノ貫徹ヲ妨害セラルルカ如キ奇怪ナル結果ヲ見ル可ケレハナリ是ヲ以テ但書ノ規定ヲ設ケタルナリ(相續明大講四一八)

二五 板垣學士——取消サレタル遺言ハ其取消行爲カ法定代理人ノ同意ヲ缺ク等ニ依リ取消サルルモ又ハ取消行爲ノ相手方カ其效力ヲ生スル以前ニ死亡シタルニヨリ其效力ヲ生セザリシ場合モ共ニ前キノ遺言ハ其效力ヲ生スルモノニ非ストセリ然レトモ取消行爲カ他人ノ爲メニ欺カレタルニ依ルモノナルトキハ取消スノ意思ナカリシモノ又強迫ニ出テタルトキハ取消行爲ハ全ク意思ヲ欠缺スルモノナルカ故ニ之ニヨリ遺言カ取消サレタリト云フコト能ハス果シテ然ラハ其取消行爲ハ先キノ遺言ニ影響ヲ及ボサストスルヲ當然トス(相續明大講四二〇)

二六 梅博士——取消行爲カ取消サル場合ハ其適用極メテ多カルヘシ例ヘハ遺言者カ一旦明示ノ取消ヲ爲シタル後更ニ遺言ノ方式ニ從ヒテ之ヲ取消ス旨ヲ言ヒタルトキ又ハ前ノ遺言ト抵觸スル遺言ヲ明示又ハ默示ニテ取消シタルトキ又ハ遺言後ノ法律行爲ニシテ遺言ト抵觸スルモノニ付キ無能力ノ瑕疵アリテ之ニ因リテ其法律行爲ヲ取消シタル場合又ハ遺言書ノ毀滅モ亦一ノ法律行爲ナルカ故ニ同シク無能力ニ因リテ之ヲ取消スコトヲ得ヘキカ故ニ其取消ノ場合ヲ總テ包含セリ(相續法四二一)

五 本條ノ適用アル場合ノ例

二七 穂積博士——此非復活主義カ最モ善ク適合スルノ遺言ト抵觸スル遺言後ノ法律行爲カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至ツタ場合テアル例ヘハ滿十五歳以上ノ未成年者タル甲カ其財産中ノ一特定物ヲ乙ニ遺贈スル旨ノ遺言ヲ爲シタル然ルニ其後甲ハ成年ニ達スル前ニ其遺贈ノ目的タル特定物ヲ丙ニ賣ツタ此抵觸行爲ニ依ツテ乙ニ對スル遺贈ハ取消サレタモノト看做ヤレル即チ此抵觸行爲ハ乙ニ對スル遺贈ノ取消ト云フ消極的作用ト丙ニ對スル賣却ト云フ積極的作用トヲ包含シテ居ルノテアル所テ此抵觸行爲カ無能力者ノ行爲タルノ故ヲ以テ取消サレタモ其取消ハ抵觸行爲ノ積極的作用ノミニ係ルモノテアツテ抵觸行爲ノ消極的作用ハ之ニ因ツテ當然消滅スヘキテナイ何トナラハ滿十五歳以上ナラハ所謂無能力者テモ遺言及ヒ其取消ハ爲シ得ルノテアルカラ無能力者ノ行爲タルノ故ヲ以テ遺言ノ取消カ取消サルヘキ管カナイノテアル(志林二〇卷九號四七)

二八 同 上——遺言ノ取消カ遺言書又ハ遺贈ノ目的物ノ毀滅ニ因ツテ行ハレタ場合ニハ理論上又實際上其行爲カ取消サレ又ハ效力ヲ生セサルニ至ルト云フ問題カ起リ得ナイ隨ツテ復活非復活ヲ論スルマテモナク遺言取消ノ效力ハ當然絕對的テアル(志林二〇卷九號四七)

二九 同 上——遺言後ノ抵觸行爲カ效力ヲ生セサルニ至ル場合ト云フノハ一寸考ヘ得ナイカ強イテ索ムルナラハ抵觸行爲カ解除條件附殊ニ週及效ヲ有スル解除條件附テアツテ其條件カ成就シタ場合テアル家督相續人指定ノ遺言ヲ爲シテ後更ニ他ノ者ヲ生前届出ヲ以テ家督相續人ニ指定シタ處其者カ相續開始前ニ死亡シタ場合又ハ或者ヲ養子トナス旨ノ遺言ヲ爲シテ後他ノ者ト生前ノ養子縁組ヲ爲シタ處其養子カ相續ノ開始前ニ死亡シタ場合等ハ生前指定又ハ生前養子縁組ノ實際上ノ目的ハ達セラレナカツタノテアルケレトモ法律行爲トシテノ效力ハ完全ニ發生シタノテアルカラ「效力ヲ生セサルニ至リタルトキ」テハナイノテアツテ即チ遺言ノ取消ハ絕對ニ行ハレ全然原遺言復活ノ問題ヲ生セズト云ハネハナラヌ(志林二〇卷九號四八)

三〇 同 上——前ノ遺言カ之ト抵觸スル後ノ遺言ニヨツテ取消サレタトキニ後ノ遺言カ效力ヲ生セサルニ至ツタ場合ニモ非復活主義カ善ク適合スルノテアル例ヘハ甲カ前ノ遺言テハ乙ヲ家督相續人ニ指定シ後ノ遺言テハ丙ヲ家督相續人ニ指定シタ處丙カ相續開始前ニ死亡シタ場合ニハ後ノ遺言ハ效力ヲ生セサルニ至ツタノテアルカ前ノ遺言ハ之ニ因ツテ其效力ヲ回復シナイノテアツテ即チ甲ハ全然遺言ニ依ル指定家督相續人ヲ有セズトトナ

ル而シテコレカ正ニ甲ノ最終意思ニ適合スルモノト云フヘキテアル(志林二〇卷九號四九)

三一 穂積博士——第一ノ遺言カ之ト抵觸スル第二ノ遺言ニ因ツテ取消サレタトキ其第二ノ遺言カ更ニ取消サレタ場合ニ付テハ非復活主義カ果シテ適當ナルカ否カ聊カ疑ハシイ先ツ第二ノ遺言カ更ニ之ヲ取消シ又ハ之ト抵觸スル第三ノ遺言ニ因ツテ取消サレタ場合ニハ即チ遺言者死亡ノ際三個人ノ遺言書カ發ルノテアツテ其各自カトレタケノ效力ヲ生スヘキカハ結局各遺言ノ相關ノ解釋ニ依ツテ定マルヘキテアル故ニ第一ノ遺言カ必ス復活スルトハ勿論斷言出来ヌカサリトテ第一ノ遺言ハ常ニ其效力ヲ回復セスト根本的ニ決定シテ仕舞フノモ時ニ或ハ遺言者ノ意思ニ反シハセヌカト思ハレル次ニ第二ノ遺言カ遺言書ノ毀滅ニ因ツテ取消サレタ場合ハ如何此場合ニハ遺言者死亡ノ際ニ結局第一ノ遺言書一個ノミカ殘ルノテアツテ第二ノ遺言書カ毀滅セラレタト云フ事實ハ表面ニ現ハレスニ終ルコトカ寧ロ多クハアルマイカ其場合ニハ第一ノ遺言書カ其儘效力ヲ生スルノ外ナカラウト思フヨシ又第二ノ遺言書カ毀滅セラレタト云フ事實カ證明サレタニシテモ其第二ノ遺言カ第一ノ遺言ヲ取消シ又ハ之ト抵觸スルモノテアツタカ否カハ知り得ナイ場合カ多カラウシ又其内容マテモ明白テアツタニシテモ遺言者カ第二ノ遺言書ヲ毀滅シタノハ其全效力ヲ消滅セシメテ第一ノ遺言ヲ有效ナラシムル意思テアツタト見ルノカ多クノ場合ニ於テ眞情ニ當ツテ居ルテアラウト思ハレル故ニ此場合ニ非復活主義ヲ適用スルノハ寧ロ不當テアルト云ハネハナラヌ(志林二〇卷九號四九)

三二 同 上——第一ノ遺言カ之ヲ取消ス旨ヲ言明スル第二ノ遺言ニ因ツテ取消サレタトキニ其第二ノ遺言カ更ニ取消サレタ場合ハ如何此場合ニハ第二ノ遺言ハ單ニ第一ノ遺言ヲ取消スト云フ消極的作用ヲ有スルノミテアルカラ第二ノ遺言ヲ取消スト云フノハ即チ此消極的作用ヲ消滅セシメルコトニ外ナラナイ隨ツテ其結果トシテ第一ノ遺言カ其效力ヲ回復スルノハ理ノ當然テアツテ遺言者ノ意思カラ云ツテモサウオクテハナラナイ然ラヌンハ第二ノ遺言ノ取消ナルコトハ全然無意義トナルノテアル(志林二〇卷九號五一)

第一千二百二十八條 遺言者ハ其遺言ノ取消權ヲ放棄スルコトヲ得ス

一 理由書——本條ハ伊太利西班牙以外ノ法典ニ其類例ヲ見スト雖モ其主義ニ於テハ各國異ナル所ナカルヘ

一本條制定理由

二 遺言取消權ノ放棄

シ何トナレハ此明文ヲ揭ケサル諸國ニ於テハ遺言ノ定義中ニ其取消シ得ヘキモノナルコトヲ明カニセザルヲ以テ取テ本條ノ如キ規定ヲ置クノ必要ナケレハナリ遺言ハ固ト死後ニ其效力ヲ生スルモノナレハ之ヲ取消サシメサルハ即チ人ノ自由ノ一部ヲ生涯放棄セシムルモノニシテ公益ニ反スルカ故ニ彼ノ民法契約ニ於テ生涯間ノ履修ヲ認メサルト同一ノ趣旨ニ依リ特ニ本條ヲ設ケテ其取消權ヲ放棄スルコトヲ得サルコトヲ明示セリ(三七〇)

二 梅博士——遺言ハ一方行爲ニシテ而モ其效力ハ遺言者ノ死亡ノ時ヨリ生スヘキモノナルカ故ニ何時之ヲ取消スモ爲メ何人ヲモ害スルコトナキモノト看做ササルコトヲ得ス故ニ假令遺言者カ其遺言ヲ取消ササル旨ヲ明言スルモ是レ羈束力ナキモノナルカ故ニ依然其死亡ノ時ニ至ルマテ遺言ヲ取消スノ權利ヲ失ハス(相續法四二二)

三 奥田博士——其生存中一旦爲シタル遺言ハ決シテ之ヲ取消スヲ得サラシムルハ即チ人ノ自由ノ一部ヲ終生放棄セシムルモノニシテ公益ニ反スルモノナリ本條ノ規定ニ於テ遺言取消權ノ放棄ヲ禁シタルハ契約ニ於テ生涯間ノ履修ヲ認メサルト同一ノ趣旨ニ本ツクモノナリ(相續法三九九)

四 仁井田博士——遺言者ハ其遺言ノ取消權即チ其遺言ヲ撤回スル權利ヲ放棄スルコトヲ得ス故ニ其放棄ハ無効トス是レ死後處分タル遺言ノ性質上遺言者ノ最後ノ意思ニ重キヲ置クヘキカ爲ナリ(相續法六七九)

五 牧野博士——元來遺言ハ遺言者ノ死亡ニ因リ其效力ヲ生スヘキモノナレハ遺言者生存中ハ一ノ目論見ニ過キス何人ニ對シテモ未ダ何等ノ拘束力ヲ生スルモノニアラサレハ遺言者ニシテ其意思ヲ變更セハ何時ニテモ之ヲ變更スルヲ妨ケス法律ハ毫モ其意思ノ自由ヲ束縛スルヲ得ス當ニ然ルノミナラス法律ハ遺言ノ取消權ヲ放棄スルコトヲ許ササルナリ故ニ取消權ノ放棄ハ無効ナリ若シ取消權ノ放棄ヲ許ストキハ遺言ハ遺言者ノ生前ニ於テ其者ヲ拘束スルノ結果トナリ遺言ノ死後處分タル性質ニ反スルカ故ナリ(相續法五七二)

六 穂積博士——民法ハ取消可能ヲ以テ遺言ノ本質上缺クヘカラサル要素ト見タノテアツタトヒ遺言者カ遺言書中ニ其遺言ヲ取消サナイ旨ヲ記載シテモ又ハ遺言者其他ノ人ト其遺言ヲ取消サヌト約束シテモ遺言者ハ之ニ因ツテ決シテ法律上ノ拘束ヲ受ケナイノテアル而シテ遺言ノ撤回變更カ遺言ニ因ツテ利益ノ享クヘキ者ノ權利ヲ害スルモノテナイコトハ多言ヲ要セス(志林二〇卷九號三八)

七 柳川學士——遺言取消ノ目的ヲ達スルヲ得セシメタルコト既ニ達ヘタルカ如シ斯ノ如ク遺言ノ取消ヲ遺言者ノ絕對的自由ト爲ス以上些少ノ拘束モ之ヲ容認スヘカラサルハ論ヲ俟タサルヲ以テ本條ハ遺言者ハ其遺言ノ取消權ヲ拋棄スルヲ得サルモノトシ之レニ依リテ遺言取消自由ノ原則ヲ保障シタリ從テ遺言者ニ於テ其遺言ノ取消ヲ爲ササルヘキ旨ノ意思ヲ表示スルモ其表意ハ全然無効ニシテ遺言者ハ此表意ニ拘束セララルコトナク何時ニテモ遺言ノ取消ヲ爲スコトヲ得ヘシ然ラハ遺言ノ取消ハ此點ニ於テモ亦普通法律行爲ノ取消ト甚シク其性質ヲ異ニスルモノト謂フヘシ(相續法下五七〇)

八 島田學士——遺言者ハ其遺言ノ取消權ヲ拋棄スルコトヲ得ス取消權ノ拋棄ヲ認ムルトキハ遺言ハ遺言者ノ生前ニ於テ其者ヲ拘束スル效力ヲ有スルコトト爲リ終意處分タル性質ニ反スルカ故ナリ(相續大正八明六講三三五)

九 板垣學士——遺言ハ遺言者ノ死亡後ニ效力ヲ生スルモノナリ故ニ其遺言成立後ナリトスルモ遺言者カ生前ナランカ之レヲ取消スモ何人モ既得權ヲ害セラレタリト云フコトヲ得テ却テ又一旦爲シタル遺言ハ遺言ニ於テ之レヲ取消シ得ストセンカ遺言者ノ自由ノ一部ヲ生涯拋棄セシムル結果ヲ生スルモノニシテ公益ニ反スレ法律カ遺言者ニ於テ其遺言ノ取消權ヲ拋棄スルコトヲ得スト規定シ假令一時ノ事情ニヨリ遺言者カ他人ニ對シ遺言ヲ取消ササル旨ヲ契約スルモ其契約ハ何人ニ對シテモ效力ヲ生セサル旨ヲ示シタル所以ナリ(相續編明大講四二一)

一〇 掛下學士——遺言者カ後遺言ノ取消權ヲ行使セサルコトヲ約スルカ如キ取消權ノ拋棄ヲ認メサルコトハ諸國民法ニ於テ其主義ヲ異ニスルモノナシ若シ遺言ヲ取消スコトヲ許ササルモノト爲ストキハ遺言ハ固ト遺言者ノ死後ニ其效力ヲ生スルモノナレハ取り直サス人ノ自由ノ一部ヲ生涯拋棄セシムルモノニシテ公益ニ反スルカ故ニ本條ヲ設ケテ其取消權ヲ拋棄スルコトヲ得サル旨ヲ明示シタルナリ(相續明大講四一八)

第一千二百二十九條 負擔附遺贈ヲ受ケタル者カ其負擔シタル義務ヲ履行セサルトキハ相續人ハ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ若シ其期間内ニ履行ナキトキハ遺言ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得

理由書——本條ハ遺言者以外ノ者ヨリ遺言ノ取消ヲ請求スル場合ヲ規定セリ取得權第四百三條ニハ「遺

本條制定理由

言ハ受遺者ノ條件不履行ノ爲メ又ハ遺言者ヲ死ニ致シタル原因ノ爲メ相續人ヨリ廢絶ヲ請求スルコトヲ得ト規定セリト雖モ本案ニ於テハ遺言者ヲ死ニ致シタルコトニ付テハ既ニ家督相續ノ規定ヲ準用シ遺言ハ始ヨリ不成立ノモノトセルカ故ニ之ヲ削除シ本條ハ只負擔附遺贈者カ其負擔シタル義務ヲ履行セサル場合ノミヲ規定セリ既成法典ノ如ク條件不履行ノ場合ニ直チニ取消權ヲ行ハシムルハ尙早ノ餘アルヲ以テ相續人ハ先ツ受遺者ニ對シ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ猶ホ履行ナキトキニ於テ始メテ其取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得セシメタリ(附一)

二 梅博士——負擔附遺贈ニ在リテ受遺者カ其負擔ヲ履行セサルトキハ是レ遺言者カ遺贈ヲ爲シタル趣旨ニ反スルモノナルカ故ニ寧ロ之ヲ取消スヲ以テ遺言者ノ意思ニ副フモノト謂フヘシ契約ニ在リテハ當事者ノ一方カ之ヲ履行セサルトキハ他ノ一方ニ於テ之ヲ解除スルコトヲ得ルモノトセリ(相續法四二二)

三 柳川學士——贈與カ負擔附ナル場合ニ於テ受贈者カ其負擔ヲ履行セサルトキハ贈與者ハ其不履行ノ理由トシテ贈與契約ヲ解除シ得ルコトハ民法第五百五十三條第五百四十一條乃至第五百四十三條ノ規定ニ照シ明白ナリ遺贈ハ契約ニ非サルカ故ニ直チニ右法條ヲ適用スルヲ得サルハ論ヲ俟タスト雖モ遺言者カ負擔ヲ附課シタルハ之ヲ以テ一種ノ條件トシ此條件ヲ履行スルニ非サレハ遺贈ヲ爲スノ意ナカリシモノト謂ハサル可ラス即チ此場合ハ雙務契約ニ於ケルト均シク雙方ノ給付義務カ相互ニ條件ヲ爲スモノト謂フコトヲ得ヘキヲ以テ受遺者カ遺贈ヲ拋棄セル場合ハ格別然ラサレハ其課セラレタル負擔ヲ履行スヘキ義務アルハ寧ロ當然ニシテ其不履行ハ甚シク遺言者ノ本意ニ背反スルモノト謂フヘク之カ取消ヲ認容スルハ善ク遺言者ノ意思ニ適スルモノト謂ハサルヘカラス唯本條カ遺言者以外ノ者タル其相續人ニ取消ヲ許容シタル所以ハ遺贈ノ效力ハ遺言者カ死亡スルニ非サレハ發生セズ從テ受遺者ノ義務モ遺言者ノ生存中ニ履行スヘキモノニ非サルニ因ルモノニシテ止ムヲ得サル特例ナルノミナラス本條ニ於テ相續人カ取消ヲ爲ス場合必ス裁判所ニ請求スルヲ要スルモノトセルハ負擔附遺贈ノ取消ハ之レカ爲メ負擔ノ利益ヲ受クヘキ者ノ權利ヲ消滅セシムルニ至ル重大ナル結果ヲ來スヘキヲ以テ受遺者ニ對スル單純ナル意思表示ヲ以テ效力ヲ生スルモノト爲スニ於テハ遺言者ノ相續人カ受遺者ト共謀シ負擔ノ受遺者ヲ許容センカ爲メ故ラニ取消ノ表意ヲ爲スナキヲ保スヘカラサルニ因ル(相續法下五七四)

二 負擔附遺贈ノ取消

四 島田學士——負擔附遺贈ヲ受ケタル者カ其負擔シタル義務ヲ履行セサルトキハ遺言者カ負擔附遺贈ヲ爲シタル趣旨貫徹セラレス之ヲ以テ民法第百二十九條ニ特別ノ規定ヲ設ケ此場合ニ於テ相續人ハ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ若シ其期間内ニ履行ナキトキハ遺言ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルヲ得ルコトトセリ(相續大正八明大講三三七)

五 樹下學士——契約ニ付テハ當事者ノ一方カ其義務ヲ履行セサルトキハ他ノ一方ハ之ヲ解除スル權利ヲ有セリ而シテ負擔附ノ遺贈ハ契約ニハ非サレトモ其性質之ニ酷似スル所アリ且ツ負擔附ノ遺贈ニ於テ受遺者カ其負擔シタル義務ヲ履行セサルニ拘ハラズ其遺贈ヲ存立セシムルハ其意思ニ非サル可シ依テ受遺者カ其負擔シタル義務ヲ履行セサルトキハ遺贈ヲ取消スコトヲ得ルモノト爲シタリ然レトモ此場合ニ於テ遺言者ハ既ニ死亡シタル後ナルカ故ニ遺言者ニ取消權ヲ與フルコトヲ得サルヲ以テ遺言者ノ權利義務ノ承繼人タル相續人ニ之カ權利ヲ與ヘタルナリ(相續明大講四一九)

六 板垣學士——遺言制度ハ遺言者ノ意思ヲ貫徹セシムルコトヲ欲スルニ基因スルモノナルカ故ニ他人ニ於テ之ヲ取消スコトヲ得セシムルハ萬止ム得サル場合ナラサルヘカラス又漫リニ全ク關係ナキモノニ取消權ヲ與ヘカラス是レ獨リ遺言者ノ相續人ニ限リ或一定ノ場合ニ於テノミ取消シ得ルコトヲ規定シタル所以ナルヘシ即チ負擔附遺贈ヲ受ケタルモノニ於テ其負擔シタル義務ヲ履行セズ尙ホ相續人ニ於テ相當ノ期間ヲ定メ履行ヲナス可キコトヲ催告スルモ受遺者カ之ニ應シテ履行ヲ爲ササルトキハ相續人ハ遺言ノ取消シヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得ルナリ(相續編明大講四二一)

七 仁井田博士——茲ニ所謂遺言ノ取消トハ遺言カ初ヨリ無効ナリシモノト看做サル結果ヲ生セシムルコトヲ謂フ(相續法六七九)

八 穂積博士——負擔附遺贈ノ取消ハ一旦發生シタ遺言ノ效力ヲ消滅セシムルノテアツテ將來ニ於ケル遺言ノ效力發生ヲ防止スルモノトハナイ即チ負擔附遺贈ノ取消ハ予ノ所謂普通ノ取消テアツテ所謂遺言ノ取消テハナイノテアル故ニ民法典カ負擔附遺贈ノ取消ヲ遺言ノ取消ノ節ニ規定シ學者モ亦之ヲ其部分テ論スルノハ理論上モ實際上モ辻褄ノ合ハヌコトアル(志林二〇卷九號五五)

三 本條取消ノ性質

四 取消權者

五 取消ノ相手方

六 取消ノ要件
(1)相續人ヨリ相當ノ期間ヲ定メテ履行ヲ催告スルコト

(2)取消ハ裁判所ニ請求スルコト

九 奥田博士——此取消請求權ハ相續人ニアリ此權利ヲ行使スルニハ舊民法ノ如ク條件不履行ノ場合ニ直チニ取消權ヲ行使シ得ルニアラス(相續法四〇〇)

一〇 柳川學士——訴ノ相手方タルモノハ勿論其受遺者ニシテ受遺者カ其負擔ヲ履行セサル事實アルヤ否ヤハ勿論裁判所ノ判斷ニ因リテ定マル(相續法下五七六)

一一 梅博士——本條ノ取消權ハ實ニ已ムコトヲ得シテ與ヘタルモノニシテ法律ハ固ヨリ負擔ノ履行アルコトヲ希望スルモノナリ故ニ本條ニ於テモ第五百四十一條ニ於ケルカ如ク相續人ハ先ツ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ其期間内ニ履行ナキ場合ニ限リ遺言ヲ取消スコトヲ得ルモノトセリ(相續法四二四)

一二 牧野博士——相續人ハ先ツ受遺者ニ對シ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告スルコトヲ要シ其期間内ニ受遺者カ履行セザリシトキ初メテ此權利ヲ行使シ得ヘキモノトス(相續法五八二)

一三 柳川學士——相續人ハ單ニ受遺者カ其負擔ヲ履行セサル一事ヲ以テ直チニ裁判上ノ請求ヲ爲スコトヲ得ルモノニアラスシテ之レカ爲メニハ先ツ相當ノ期間ヲ定メ受遺者ニ對シ其期間内ニ負擔ヲ履行スヘキ旨催告シ其催告ナキ場合ニ於テ始メテ裁判所ニ取消ヲ請求スルコトヲ得ルモノトス斯ノ如キハ契約ノ解除ハ相當ノ期間ヲ定メテ爲シタル債務履行ノ催告ナキ場合ニ於テ始メテ之ヲ爲シ得ルモノトセル民法第五百四十一條ノ規定ニ於ケルト其趣旨同フスルモノト謂フヘシ(相續法下五七六)

一四 樹下學士——此場合ニ於テ受遺者カ其負擔シタル義務ヲ履行セサルヤ直チニ取消權ヲ生スルモノニ非ス受遺者カ其義務ヲ履行セサルトキハ契約當事者ノ一方カ其義務ノ履行ヲ怠リタルトキハ他ノ一方ハ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ若シ其期間内ニ履行セサルトキハ始メテ契約ノ解除ヲ爲スコトヲ得ルト同シタ先ツ相當ノ期間ヲ定メテ其履行ヲ催告シ若シ受遺者カ其期間内ニ負擔義務ヲ履行セサルトキ始メテ遺言ヲ取消スコトヲ得ルモノト爲セリ(相續明大講四二〇)

一五 梅博士——本條ニ於テハ契約解除ノ場合ニ於ケルカ如ク單ニ相續人ノ意思表示ヲ以テ足レリトセス須ク裁判所ニ請求スヘキモノトセリ蓋シ裁判所ニ於テハ果シテ受遺者カ其負擔ヲ履行セサルノ事實アリヤ否ヤ又相續人ハ果シテ相當ノ期間ヲ定メテ履行ヲ催告ヲ爲シタルヤ否ヤヲ調査シ眞ニ取消ノ原因アルコトヲ認ムルニ非サレ

ハ其請求ヲ容ルヘカラサルモノトス(相續法四二四)

一六 仁井田博士——負擔附遺贈ヲ受ケタル者カ遺贈ノ利益ヲ受クルニ拘ラス負擔タル其義務ヲ履行セサルトキハ遺言者カ遺贈ヲ爲シタル趣旨ニ反スル結果ヲ生ス然レトモ遺言者ハ既ニ死亡セルカ爲メ相續人ニ取消權ヲ與ヘ以テ斯ル結果ヲ生スルコトヲ避クル手段ト爲セリ唯負擔付遺贈ノ取消ヲ爲ストキハ遺言者ノ意思ハ實現セラルノミナラス負擔ノ利益ヲ受クヘキ者モ亦之ヲ受クルコトヲ得サルニ至ルヘク其結果重大ナルカ故ニ相續人カ其取消ヲ爲サントセハ之ヲ裁判所ニ請求スヘキモノトセリ(相續法六七九)

一七 牧野博士——裁判上ノ取消即チ相續人ノ行爲ニ因リ遺言ノ取消ニ歸スル場合ハ法律上唯負擔附遺贈ニ付テノミ存ス詳言スレハ負擔附遺贈ヲ受ケタル者カ其負擔シタル義務ヲ履行セサルトキ相續人ノ請求ニヨリ裁判上取消サルモノ乃チ是ナリ(相續法五八二)

一八 掛下學士——茲ニ注意ス可キハ遺言ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルハ本條ノ場合ニ限レリ若シ夫レ相續人カ詐欺又ハ強迫ニ因リタル遺言ヲ取消ス場合ノ如キハ總則ニ依リ受遺者ニ對スル意思表示ノミヲ以テ足レリトシ別ニ訴訟ヲ爲スコトヲ要セサルナリ(相續法四二〇)

七 取消ノ效力

一九 仁井田博士——負擔附遺贈ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルニハ訴ヲ提起セサルヘカラス是レ非訟事件手續法ニ於テ裁判所ニ此請求ヲ爲スヘキ手續ヲ規定セサルニ依リテ自ラ明ナル所トス此訴ハ形成ノ訴ナリ(相續法六八〇)

八 遺言ノ取消ト負擔附遺贈ノ取消トノ差異

二〇 奥田博士——負擔附遺贈ノ效力ハ前ニ第一一〇四條第一一〇五條ノ規定スル所ナリ若シ此種ノ遺贈ヲ受ケタル受遺者カ其負擔義務ヲ履行セサルトキハ遺言ノ取消ヲ請求スルヲ得ヘク其結果遺言ノ取消シト爲リタルトキハ受遺者カ受クヘカリシモノハ相續人ニ歸屬ス(一〇九七)即チ解除條件ノ到來ト同シク溯及效力ヲ生スルナリ(相續法四〇〇)

二一 牧野博士——負擔附遺贈カ取消サレタルトキハ遺言者ノ意思ハ實現セラレス負擔ノ利益ヲ受クヘキ者モ亦之ヲ受クルコトヲ得ス受遺者カ受クヘカリシモノハ相續人ニ歸屬スヘシ(相續法五八三)

二二 穂積博士——負擔附遺贈ノ取消ト遺言ノ取消トハ(一)取消權者ハ遺言者ニ非スシテ其相續人ナルコト(二)相續人カ其催告ニ於テ定メタル期間内ニ於テ其受遺者カ其負擔シタル義務ヲ履行セザリシコト(三)取消カ裁判所

ノ判決ニ因リテ行ハルル點ニ於テ差異アリトス(評論七卷民法一一八二)

第七章 遺留分

遺留分 一 意義

一 梅博士——遺留分(Reserve, Pflichttheil)トハ被相續人カ必ス其相續人ニ遺留セサルコトヲ得サル財産ノ部分ヲ謂フ(相續法四二五)

二 佐藤學士——遺留分トハ被相續人ノ總財産ノ一部ニシテ相續人ヲシテ法律ノ規定ニヨリ一定ノ割合ヲ以テ承繼スルコトヲ得ヘキモノヲ謂フ遺留分制度ヲ認メタル根據ハ家督相續ニアリテハ家名ノ維持ニ必要ナル資産ヲ家督相續人ニ承繼セシメンカ爲メ遺産相續ニ在リテハ遺族ヲシテ飢餓ニ迫ル虞ナカラシメンカ爲メニシテ單純ナル財産權ニアラスシテ身分權ナリ遺留分權利ハ身分權ナリト雖モ相續權ト同シク之ヲ拋棄スルコトヲ妨ケスト雖モ遺留分ヲ受クル者ハ確定シタル相續人ナラサルヘカラサルト同時ニ之ヲ拋棄シ得ルモノハ確定シタル相續人ナラサルヘカラス(日本法政新誌一六卷一一號六一)

三 島田學士——遺留分ハ被相續人ノ總財産ノ一部分ニシテ其部分ハ法規ニ因リ一定ノ割合ヲ以テ定マルモノトス(相續大正八明大講三三八)

四 柳川學士——相續財産ハ被相續人ノ所有ナリ所有者ハ其財産ヲ自由ニ處分スルコトヲ得ルモノナルカ故ニ被相續人モ亦相續財産ヲ任意ニ處分スルノ效力アルハ論ヲ俟タスト雖モ必スシモ當ニ無償ニテ之ヲ處分スルノ自由ヲ有セス相續財産ノ一定ノ部分ハ必ス之ヲ其相續人ニ遺留セサルヘカラス之ヲ相續財産ノ遺留分ト稱ス(相續法下五七七)

五 同 上——遺留分ノ理由自己ヨリ出テタル卑屬親即チ子孫ヲ保護スルハ人類自然ノ義務ニシテ親子相愛ノ情ハ相續權ノ基礎ヲ成スモノナリ親子間扶養ノ義務アルカ如キ子孫ニ財產ヲ遺留スルカ如キ何レモ骨肉自然ノ情誼ヨリ流出スル法律上ノ義務ナリ今被相續人カ其財産ヲ第三者ニ與ヘ何等其相續人ニ遺留スル所ナク子孫ヲシテ飢餓ニ泣カシムルカ如キコトアランカスノ如キハ當ニ背戾スルノミナラス自然倫理ノ大綱ハ之レカ爲メニ毀傷セラルヘシ是レ遺留分ノ制度アル所以ナリ(相續法下五七八)

二 遺留分制度ノ基礎 (1) 遺留分上ノ理由

(2) 家族制度ノ必要

六 柳川學士——家族制度上ノ必要這ハ特ニ家督相續ニ關スル遺留分ヲ説明スヘキ理由ナルカ家督相續人ハ既ニ屢々述ヘタル如ク單ニ財產ノミヲ相續スルモノニアラス其主タル目的ハ寧ロ戸主タル身分ノ取得ニ在リ從テ祖先ノ祭祀家族ノ養育教育相續人ノ負擔スヘキ義務一ニシテ足ラス戸主タル地位ヲ保持センカ爲メニハ相當ナル財產ノ必要アルハ多言ヲ俟タサル所ナリ是レ被相續人ヲシテ家督相續人ノ爲メニ相續財產ノ一部ヲ貯存セシムル所以ナリ(相續法下五七九)

(3) 社會一般ノ利益

七 同 上——社會一般ノ利益此他遺留分制度ノ存在ハ社會一般ノ利益ニ着眼シテ其必要ヲ説明スルヲ得ヘシ蓋シ國家社會ハ親族ノ集團ナリ親族制度ニシテ確立スルナクハ社會ノ秩序ヲ壞亂セン今父カ其子ニ遺產ノ幾部ヲ遺スヘキモノナルヤ否ヤ確定スル所ナシトスルトキハ親族其所ヲ得ス骨肉相食ミ社會ノ平和秩序ハ到底之ヲ維持シ能ハサルニ至ルヘシ然レハ各人ハ其財產ヲ自由ニ處分スル權利アリト雖モ社會ノ共同利益ニ對シテ一步ヲ讓リ其權利ノ行使ニ付キ相當ナル制限ヲ受ケサル可ラス是レ子孫近親ニ相續財產ノ一定ノ部分ヲ遺留セサル可ラサルモノトセル所以ナリ(相續法下五七九)

三 遺留分ニ關スル立法主義

(1) 處分禁止主義

(2) 處分制限主義

(3) 處分自由主義

八 島田學士——處分禁止主義遺產ノ全部ヲ相續人ニ傳ヘシムル主義ヲ謂フ日耳曼ノ古代法我邦封建時代ノ相續法此主義ニ屬ス(相續法大正八明大講三四一)

九 同 上——處分制限主義遺留分ニ關スル規定ニ反セサル限度ニ於テ被相續人ニ遺產ノ自由處分ヲ許ス主義ヲ謂フ後世ノ羅馬法佛伊獨其他多數ノ近世諸國ノ民法我民法等此主義ニ屬ス(相續法大正八明大講三四一)

一〇 同 上——處分自由主義被相續人ニ於テ遺產ノ全部ヲ遺贈其他ノ方法ニ依リ任意ニ處分スルコトヲ得ヘク唯處分セザリシモノアルトキニ限リ相續人之ヲ承繼スルコトト爲ス主義ヲ謂フ古代ノ羅馬法英米法ハ此主義ニ屬ス(相續法大正八明大講三四一)

四 我國ニ於ケル遺留分ノ沿革

一 柳川學士——我邦古來ノ慣例法規ニ徴シ遺留分ニ關スル事蹟ヲ一瞥スルニ中古大寶令ニヨレハ既ニ屢々述ヘタル如ク財產ノ處分ハ總テ財主ノ任意ニ任カセ戸令ノ相續財產分配ニ關スル規定ハ右處分ノ證據灼然タラサル場合ニ非サレハ遑由スルヲ要セサルモノト爲セシカ故ニ今日所謂相續人ノ遺留分權ナルモノノ存在ヲ認ムル能ハサリシモノト論斷シ得ヘキカ如クナルモ功田功封氏一賤、系譜累代ノ重疊ノ如キハ必ス宗家ニ相傳シ家ノ繼承者

(1) 徳川時代ノ制度

ニ相續セシメタリシモノナルコト既ニ述ヘタル如クナルヲ以テ此點ニ於テ中古時代ニ於テモ家督相續人ノ遺留分權ヲ認メタルモノト謂フコトヲ得ヘク後世鎌倉幕府時代ニ及ヒテモ一家ノ財產ヲ他ニ散逸セシメ一族ノ勢力ヲ薄弱ナラシムルヲ防止スル必要上財主ト雖モ子孫近親ヲ獨キ自由ニ其財產ヲ他人ニ讓與スルコトヲ得サルモノトシ之ニ違フ者ハ御恩私領ヲ論セス其地ヲ沒收セラルヘク僅カニ後年ニ至リ芳心ニ報シ又ハ懇志ヲ謝スルカ爲メ讓與スヘキ意思ノ明確ナル場合ニ限リ他人ノ爲メニ處分スルモ苦シカラストセリ由是觀之鎌倉幕府時代ニ於テモ被相續人ノ自由處分權ハ絕對ナラスシテ寧ロ子孫ノ爲メニ其財產ヲ遺留スヘキモノナリシ制度ノ一斑ヲ窺フニ足ルヘシ(相續法下五八八)

(2) 民法施行前ノ制度

一二 同 上——徳川幕府ノ世トナリ惣領ノ權力益々増大シ父祖ニ屬セシ一切ノ財產ハ惣領ニ歸屬シ累代所傳ノ重器財產一身ニ屬セシ寶物ハ惣領ニ於テ承繼シ惣領以外ノ者ハ僅カニ惣領ノ意思ニ基キ若干ノ財產ノ分與ヲ受タルニ過キザリシヲ以テ所謂被相續人ノ自由處分權ナク義キニ述ヘタル如ク財產ハ長子ノ爲メニ強制的ニ保存セラレタルモノナリシモ後代寛永ノ頃ニ及ヒ被相續人ノ遺言ニ多少ノ效力ヲ認メ士分二三男モ亦分知ト稱シ父ノ知行中ヨリ若干ノ分與ヲ受タルコトヲ得ルコトト爲リ此例庶民ニ及ヒ家督相續人以外ノ子モ多少ノ財產ヲ受タルヲ得ルニ至レリ(相續法下五九〇)

五 遺留分ノ性質ニ關スル立法主義

一三 同 上——維新以後民法實施以前ノ慣例如何ヲ尋ムルニ舊民法ハ其財產取得編第三百八十三條以下ニ於テ家督相續人及ヒ遺產相續人ノ遺留分ヲ規定シタレトモ舊民法ハ固ヨリ實際ニ施行セラレタルモノニ非ザルノミナラス右ノ規定タル殆ント佛國民法ノ主義ニ從ヒ之ヲ我ニ移植シタルモノニ過キサレハ之ニヨリテ同様ノ慣例カ民法實施以前ニ行ハレタリトハ斷シ難シト雖モ家族制ヲ採用セル我邦ニ於テ家門ノ維持經營、最モ世人ノ重キヲ置キタル所ナレハ之レカ爲メ必要ト認ムヘキ財產ハ之ヲ家督相續人ニ遺留スヘキモノトセル慣例ノ行ハレタルヤ殆ント疑ヲ容レス我大審院(民事第二部)モ明治四十年六月二十四日ノ判決ヲ以テ此趣旨ヲ確認シタリ(相續法下五九〇)

六 遺留分權利ノ性質

(1) 相續權利ナリ

(2) 相續財產ノ上ニ行ハル權利ナリ

爲スモノニシテ佛蘭西民法ハ遺留分ヲ相續財產ノ一部トシ相續人ニ非サレハ之ヲ附與セサルヲ以テ即チ此主義ニ屬スルモノト謂フコトヲ得ヘク此他佛法系諸國例ヘハ白耳義和蘭伊太利西班牙亦之ニ從ヒ瑞西民法亦之ニ同シキカ如シ第二ノ主義ハ遺留分權利ヲ以テ遺留分權利者ノ相續人ニ對シテ行使スヘキ債權ニ過キサルモノト爲ス主義ニシテ獨逸民法及ヒ其法系ニ屬スル埃地利民法何レモ此主義ヲ採ル獨逸民法ハ一定ノ範圍ニ屬スル被相續人ノ血族(被相續人ノ直系卑屬ハ被相續人ト最近最密ノ關係アルモノトシテ第一位ニ置カル)ハ何レモ遺留分權利ヲ有スルモノトシ遺留分ノ額ヲ充タスマテ相續人ニ對シ(遺留分權利者カ自身相續人ナルトキハ共同相續人ニ對シ)其辨濟ヲ請求スルコトヲ得ル一種ノ債權ト認メ從テ遺留分權利者カ自身相續人ナルトキハ共同相續人ニ對シ(其辨濟ヲ請求スルコトヲ得ル)以下第二千三百五條第二千三百五十七條)第三ノ主義ハ羅馬法ノ採用セル所ニ係リ前兩主義ヲ折衷セルモノナリ羅馬法ニ依レハ死者ノ直系卑屬タル正系相續人カ遺言ニ因リ相續人トシテ指定セラレ又有效ニ相續ヨリ排斥セラレサル限リ法定相續分ノ部分ヲ取得スルヲ得ルモ直系卑屬カ相續財產ノ一部ニ付キ相續人トシテ指定セラレタルトキハ其部分ハ如何ニ少クトモ其共同相續人ニ對シ遺留分ノ外請求スルコトヲ得ス故ニ最初被相續人ヨリ指定セラレタル財產ノ分量カ遺留分ノ額ニ及ハサルトキハ共同相續人ニ對シ其不足ヲ補充センコトヲ請求スル權利ヲ有スルモノトス(相續法下五九一)

一五 仁井田博士——遺留分權利者ハ遺留分タル被相續人ノ財產額ノ一部ヲ受クルコトヲ得然ルニ遺留分ヲ受クルハ相續ト爲ス所以ナルカ故ニ遺留分權利ハ相續人カ相續ニ因リ遺留分タル被相續人ノ財產額ノ一部ヲ受クル權利ニ外ナラサルナリ果シテ然ラハ遺留分權利ハ法律上特ニ確保セラルル相續權利ナリト謂フヘシ唯遺留分ヲ受クルコトヲ得ル相續人ハ或種類ノ相續人ニ限ルカ故ニ遺留分權利ハ或種類ノ相續人ノ有スル相續權利タルノミ(相續法六八三)

一六 柳川學士——遺留分ハ法定相續權利ナリ從テ相續人ニアラサレハ之ヲ受クルコトヲ得サルト共ニ相續權利及ヒ相續人ニ關スル規定ノ適用ヲ受ク(相續法下五九四)

一七 同 上——遺留分ハ相續財產ノ現物ノ上ニ存ス從テ被相續人ノ爲シタル贈與又ハ遺贈ヲ減殺セル場合受贈者又ハ受遺者ノ返還スヘキ財產ハ現物タルヲ要スルヲ原則トス(相續法下五九四)

一八 同 上——遺留分權利ハ相續財產ノ上ニ行ハル(相續法下五九四)

(3) 被相續人カ處分シ得ヘキ財產ニ關スル權利ナリ

(4) 遺留分ハ一切ノ負擔ナキ完全ナル權利トシテ計算ス

(5) 被相續人カ無償ニテ處分シ得サル財產ナリ

(6) 遺留分ハ相續人ノ義務ニ非ス

一本條制定理由

一九 同 上——遺留分ハ被相續人カ處分シ得ヘキ相續財產ノ部分ニ付テ之ヲ定ム故ニ墳墓祭具系譜等家督相續ノ特權ヲ組成スル物件ハ遺留分ノ計算ヨリ除外セラレ(相續法下五九四)

二〇 仁井田博士——遺留分ハ被相續人カ相續人ノ利益ノ爲メ贈與又ハ遺贈ニ依リテ減損スルコトヲ得サル其財產額ノ一部ナルカ故ニ被相續人ノ贈與及ヒ遺贈ノ制限ヲ爲スモノナリ從テ被相續人ハ遺留分ヲ害セサル範圍内ニ於テノミ贈與又ハ遺贈ヲ爲スコトヲ得ルモノトス是ヲ以テ遺留分ヲ知ルトキハ被相續人カ相續人ノ遺留分ヲ侵害セシテ贈與又ハ遺贈ヲ爲スコトヲ得ヘキ範圍ヲ知ルトコトヲ得ヘク且遺留分ヲ算定スルハ此範圍ヲ定ムル所以ナリト謂フヘシ(相續法六八三)

二一 柳川學士——遺留分ハ一切ノ負擔ナキ完全ナル所有權トシテ計算セラレサルヘカラス換育セハ相續財產ヨリ債務ヲ控除シタル殘額ニ付テ遺留分ノ額ヲ定メサルヘカラス故ニ遺留分ハ義務ヲ伴ハス(相續法下五九四)

二二 同 上——遺留分ハ被相續人カ無償ニテ處分スルコトヲ得ヘカラス相續財產ノ部分ナリ故ニ有償行爲ニ屬スル處分ハ假令之カ爲メ相續人ニ於テ法定ノ遺留分ヲ受クルコト能ハサル場合ト雖モ之ヲ減殺スルコトヲ得ス(相續法下五九五)

二三 島田學士——遺留分ハ被相續人ニ於テ自己ニ留保シ若クハ保有シ又ハ無償行爲ヲ以テ處分スルコトヲ得サル財產ノ部分ナリ(相續法大正八明大講三三九)

二四 柳川學士——遺留分ヲ受クルハ相續人ノ權利ニシテ義務ニアラス相續人ハ相續ヲ拋棄シテ遺留分ヲ受ケサルコトヲ得ヘキノミナラス遺留分ヲ侵害シテ爲シタル被相續人ノ處分ト雖モ其減殺ヲ目的トスル權利ヲ行使セサルコトハ固ヨリ妨ナシ(相續法下五九五)

第一千三十條 法定家督相續人タル直系卑屬ハ遺留分トシテ被相續人ノ財產ノ半額ヲ受ク
此他ノ家督相續人ハ遺留分トシテ被相續人ノ三分ノ一ヲ受ク

理由書——本條第一項ノ規定ハ財產取得編第三百八十四條第一項ニ該當ス而シテ其ノ同條ト字句ヲ異ニスルハ同條ハ相續財產ノ方面ヨリ規定ヲ設ケタリト雖モ本條ニ於テハ遺留分ノ方面ヨリ規定ヲ設ケタルカ爲メナ

リ又本案ニ於テハ或範圍内ニ於テ贈與ヲ減殺スルコトヲ得ルモノトセル主義ヲ採リタルカ故ニ同條ニ於ケル遺贈ナル文字ヲ削除セリ而シテ本條ニ於テハ遺留分ノ相續財產ニ對スル割合ノミヲ定メ如何ナル計算ニ依リテ其額ヲ明カニスヘキモノナルカハ後ノ規定ヲ以テ之ヲ定ムルコトトセリ(三七二)

二 理由書——第二項ノ規定ハ既成法典ニ於テ之ヲ見ス既成法典ニ於テハ遺留分ヲ受クヘキ者ハ獨リ法定家督相續人ニ限ルモノト爲シタリト雖モ苟モ家督相續ヲ認ムル以上ハ他ノ家督相續人ニモ家督維持スルニ必要ナル範圍内ニ於テ遺留分ヲ與ヘサル可カラス只法定家督相續人ニ非サル家督相續人ノ受クヘキ遺留分ノ割合ハ法定家督相續人ノ受クヘキモノヨリ少キモノトスルヲ可トス是レ第二項ノ規定アル所以ナリ(三七三)

三 仁井田博士——家督相續人ハ家名ヲ維持スルノ必要アルカ故ニ民法ハ各種ノ家督相續人ニ遺留分權ヲ與ヘタリ唯家名ノ維持ニ必要ナル財產額ハ家督相續人ノ種類ニ因リテ差異アルヘキモノニ非サルモ被相續人ノ直系專屬ヲシテ相續ヲ爲サシムルハ事物ノ自然ノ順序ナルカ故ニ民法ハ法定家督相續人タル直系專屬ノ遺留分ヲ比較的ニ大ナラシメタリ(相續法六八六)

四 榎下學士——舊民法(取得編第三百八十四條)ニ於テハ遺留分ノ權利ハ法定ノ推定家督相續人ノミニ之ヲ與ヘ其他ノ家督相續人ノ爲メニ之ヲ認メスト雖モ他ノ家督相續人モ法定ノ推定家督相續人ノ如ク家督維持スル義務アリ且家族ニ對シ扶養ノ義務ヲ負擔スル以上ハ家督維持スルニ必要ナル範圍内ニ於テ遺留分ヲ與フ可キモノト爲スハ相當ナリトス(相續明大講四二四)

五 仁井田博士——遺留分ヲ受クル者ハ必ス相續人ナリ然レトモ相續人ハ總テ遺留分ヲ受クルコトヲ得ルモノト謂フヘカラス唯家督相續人及ヒ被相續人ノ直系專屬配偶者又ハ直系專屬タル遺產相續人ニ限り之ヲ受クルコトヲ得ルノミ(相續法六八二)

六 同 上——遺留分ヲ受クル者ハ相續人トシテ之ヲ受クルモノナルカ故ニ遺留分ヲ受クルハ相續ヲ爲ス所以ナリト謂フヘシ故ニ相續權享有 能乃ノ欠缺又ハ廢除ニ因リテ相續ヲ爲スコトヲ得サル者ハ遺留分ヲ受クルコトヲ得ス又相續ノ地業ヲ爲シタル者ハ之ヲ受クルコトヲ得サルニ至ルモノナリ(相續法六八三)

七 柳川學士——遺留分ヲ受クル權利アル者ハ相續人ニ限ル而カモ其相續人ハ家督相續人タルト遺產相續人タルト同ハサルノミナラス家督相續人ハ法定ノ家督相續人ナルト選定若クハ指定ノ家督相續人ナルトニ制限ナク又本位相續ナルト承祖相續ナルトニ拘ラス何レモ多少ノ遺留分ヲ受ク舊民法ハ家督相續ニ付テハ法定家督相續人ニ限り遺留分ノ權利ヲ認ムレトモ此他ノ家督相續人ト雖モ家名ノ維持繼續ニ必要ナル範圍内ニ於テ相當ノ遺留分ヲ與フルヲ至當トスヘキヲ以テ民法ハ法定家督相續人以外ノ家督相續人ニモ遺留分權ヲ認メタリ(相續法下五九八)

八 東京地方——遺留分ノ權利ハ相續ニ接濟シテ相續人トシテ確定セル者ノ有スル權利ニ外ナラス相續開始以前ニ於テハ單タ相續スヘキ期待ヲ有スルニ止マリ未タ確定シタル相續人アラサルカ故ニ遺留分權利者ナル者存在セス從ツテ被相續人ハ遺留分權ヲ害スル財產ノ處分爲メ爲スモ法定ノ推定家督相續人ハ之ニ對シ取消ヲ求ムル權利ナシ(明治四二年一〇月八日判決・判例五卷二五〇)

九 牧野博士——相續ニ接濟シタル者ナラサルヘカラス遺留分ヲ受ケントスルニハ相續人タラサルヘカラスモ其相續人タル必スヤ相續ノ順位ニ在ルモノナラサルヘカラス故ニ例之ヘハ法定ノ指定、選定ノ家督相續人ハ何レモ遺留分ノ利益ヲ受ケ得ヘキモ第一種ノ法定家督相續人アルトキハ其他ノ家督相續人ハ遺留分ノ權利ヲ有スルモノニ非サルナリ(相續法三九八)

一〇 同 上——相續人ト確定シタル者ナラサルヘカラス相續ニ接濟シタル者ト雖相續ノ地業ヲ爲シタルトキ若クハ相續ノ資格ナキ者ノ如キハ元ト相續ヲ爲シ得ヘキモノニ非ス隨テ遺留分ノ權利ヲ有スルコト能ハス遺留分ノ權利ヲ主張センニハ必スヤ相續人トシテ相續ヲ爲スコトノ確定シタルモノナラサルヘカラス既ニ相續人ト確定スルニ於テハ其單純ノ承認ヲ爲スト限定ノ承認ヲ爲ストハ毫モ之ヲ區別スルヲ要セサルナリ(相續法三九九)

一一 柳川學士——遺留分ハ相續人ノ爲メニ貯存セラレサル可カラサル相續財產ノ部分ナルカ故ニ相續人ニアラサレハ遺留分ヲ受クル能ハサルハ前述セルカ如クニシテ論ヲ俟タサル所ナリ然レハ被相續人ヨリ特別ノ贈與又ハ遺贈ヲ受ケタル相續人カ相續ノ地業シタル場合仍ホ次ノ順位ノ家督相續人又ハ共同相續人カ相續人トシテ法律ノ規定上當然受クヘキ遺留分ヲ侵害シテ其贈與又ハ遺贈ヲ自己ニ保有スルモノトスルトキハ相續人ニ非スシテ遺留分ヲ受クルカ如キ結果ニ到達スルヲ以テ之ヲ認容スルコトヲ得ス(相續法下五九五)

二 遺留分權利者

○遺留分ハ相續人トシテ確定シタル者ノミ之ヲ受

三 遺留分 受クヘキ家督相續人

○家督相續人一人ニ限ル

四 家督相續人ノ受クヘキ遺留分ノ範圍

- 一一 島田學士——遺留分ハ相續人ヲシテ承繼スルコトヲ得ヘカラシムヘキ財産ノ部分ナリ遺留分ヲ受クル者ハ確定シタル相續人ナルコトヲ要ス相續人タルコトニ付テノ缺格者又ハ被廢除者ハ勿論相續ノ拋棄ヲ爲シタル者モ亦遺留分ヲ受クルコト能ハス(相續大正八明大講三四〇)
- 一二 板垣學士——家督相續人ハ總テ遺留分權利者タルヲ得ルモノナリ法定タルト指定タルト家族相續人タルト他ノ相續者タルトヲ問ハサルナリ其斯ノ如ク總テノ相續人カ遺留分權利者タルヲ得トナシタル所以ハ我法律力慣習ニ從ヒ家ヲ重ニスル主義ヲ採リ戸主トナルヘキ者ニ一家ノ維持ニ必要ナル範圍内ニ於テ財産ヲ遺留スルコトノ正當ナルヲ認メタルニ因ル(相續編明大講四二九)
- 一三 同 上——家督相續人ハ一家一人ニ限ルカ故ニ直系卑屬數人アルモ遺留分權利者トナルハ現實家督ヲ相續スル相續人一人ニ限ル又被相續人ノ直系卑屬ナキ時ニアラスンハ他ノ指定選定等ノ家督相續人カ遺留分權利者トナルコトナシ(相續編明大講四二九)
- 一四 梅博士——本條ハ家督相續人ノ遺留分ヲ定メタルモノナリ而シテ其遺留分相續人ノ種類ニ依リテ同シカラス若シ相續人カ法定家督相續人タル直系卑屬ナランカ其遺留分ハ被相續人ノ財産ノ半額トシ他ノ家督相續人ナランカ其財産ノ三分ノ一トセリ(相續法四二七)
- 一五 牧野博士——家督相續人ノ受クヘキ遺留分ニ付テモ第一種ノ法定家督相續人ト其他ノ家督相續人トニ由リ各異ナル所アリ第一種ノ法定家督相續人即チ直系卑屬ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受ク其他ノ家督相續人ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産三分ノ一ヲ受クルモノトス故ニ被相續人ハ家督相續人ノ種類ニ付キ財産ノ二分ノ一若クハ三分ノ二ニ付テノミ自由處分ノ範圍ニ屬セシムコトヲ得ル(相續法四〇一)
- 一六 柳川學士——本條ノ規定ニ依レハ家督相續人ノ受クヘキ遺留分ノ相續財產ニ對スル割合ハ法定家督相續人タル直系卑屬ト其他ノ者トノ間ニ差異アリ直系卑屬ハ其親等ノ如何ヲ論セス承祖家督相續人ナルト否トニ拘ラス相續財產ノ半額ヲ受クヘク此他ノ家督相續人ハ被相續人ノ財産ノ三分ノ一ヲ受ク而シテ家督相續ニ在リテハ絶家ノ場合ノ外家督相續人ノ不存在ヲ想像スルヲ得サルヲ以テ被相續人ハ常ニ其相續財產ノ半額若クハ三分ノ一以上ヲ處分スルヲ得サルコト爲ル(相續法下六〇〇)

(1) 法定家督相續人タル直系卑屬ノ受クヘキ範圍

- 一八 掛下學士——遺留分ヲ受クル權利ノ割合各種ノ家督相續人皆ナ同一ナラス法定ノ推定家督相續人タル直系卑屬ハ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受ク其他ノ家督相續人ハ三分ノ一ヲ受クルモノト爲シタリ而シテ家族制度ヲ採リ家督相續人ハ其家ヲ維持ス可キモノト爲シタル以上ハ孰レノ家督相續人モ同一ノ割合ノ遺留分ヲ受クルヲ以テ正當ナリトス可キカ如シト雖モ家督相續ニ付キ法定ノ推定家督相續人タル直系卑屬ハ當然相續ス可キモノニシテ他ノ家督相續人ニ比スレハ最モ優等ノ地位ニアリ且他ノ家督相續人カ相續ヲ爲スハ唯タ其權利ニ屬スルノミナレトモ法定ノ推定家督相續人タル直系卑屬ハ其權利タルト同時ニ義務ニシテ之ヲ拋棄スルコトヲ得サルモノナレハ之ヲ偶然家督相續人タル可キ他ノ家督相續人ト區別シ多ク利益ヲ與フルハ當然ナリ(相續編明大講四二三)
- 一九 奥田博士——家督相續ニ付キ遺留分權利者ヲ二種ニ分チ法定ノ家督相續人タル直系卑屬ヲ以テ第一種トシ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受クヘキモノトス(相續法四〇五)
- 二〇 牧野博士——法律ハ第一種ノ法定家督相續人タル直系卑屬ニ付テハ其嫡出子タルト庶子タルト若クハ私生子タルトニ由リテ遺留分ノ額ヲ異ニセス(相續法四〇一)
- 二一 同 上——直系卑屬間ニ在リテハ家督相續ノ順位ニ差等ヲ設ケタルニモ拘ハラズ遺留分ノ額ヲ均シウセラルハ何ソヤ蓋シ親カ子ヲ愛スルノ情ニ於テハ假令差等アリトスルモ既ニ自己ノ確定家督相續人トシテ自己ノ地位ニ代リ立チ家名ヲ維持シ一家ノ祭祀ヲ繼續セシムル上ニ付テ嫡庶ヲ區別スルハ穩當ナラスト認メタルニ因ルハ勿論直系卑屬ハ相續ノ拋棄ヲ爲スコトヲ得ス當然相續ヲ爲ササルヘカラサルモノナレハ其額ヲ多大ナラシムルヲ相當トセルモノナリ唯其直系卑屬ト其他ノ家督相續人トノ間ニ遺留分ノ額ヲ異ニスルハ主トシテ親族上愛情ノ點ニ重キヲ置キタルモノナルヘシ(相續法四〇二)
- 二二 板垣學士——被相續人ノ直系卑屬タル家督相續人ハ元來被相續人ノ自然ノ相續人ニシテ被相續人カ此卑屬親アルニ拘ラス之ニ對スル愛情ヲ殺キ多分ノ財産ヲ他人ニ贈與若クハ遺贈シ所有者タルノ權利ヲ濫用スルハ不當タルコトハ勿論ナルニヨリ直系卑屬ニシテ家督相續人タル者ノ爲メ特ニ遺留分權利額ヲ多カラシムルノ理由アルナリ是ニ於テ乎本法ハ直系卑屬タル家督相續人ノ遺留分ヲ相續財產ノ半額トシ他ノ家督相續人ノ權利額ハ之ヲ三分ノ一ト定メタリ而シテ其半額若クハ三分ノ一ナル割合ヲ定メタル標準ハ我立法者カ之ヲ以テ正當ト認メタルニ

（其他ノ家督相續人ノ受クヘキ範圍）

ヨルノミ（相續編明大講四二九）
二三 奥田博士——我民法ハ家督相續ヲ認メタル結果戸主ノ專屬親ヲラサル他ノ家督相續人ニ於テモ家ヲ維持スルニ必要ナル範圍内ニ於テ遺留分ヲ與フヘキモノトシ本項ノ規定ヲ設ケタリ其受クヘキ遺留分ノ割合ハ法定家督相續人ノ受クヘキモノヨリモ少クシテ被相續人ノ財産ノ三分ノ一ナリトス此等ノ規定タルヤ凡テ法定セル最低限ヲ示シタルモノトス（相續法四〇五）

第一千三百三十一條 遺產相續人タル直系卑屬ハ遺留分ヲ受クテ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受ク

遺產相續人タル配偶者又ハ直系尊屬ハ遺留分トシテ被相續人ノ三分ノ一ヲ受ク

一本條制定理由

一 理由書——本條第一項ハ財産取得編第三百八十四條第二項ニ該當ス本條ニ所謂直系卑屬トハ一切ノ直系卑屬ヲ指スモノナルカ故ニ遺產相續人タル直系卑屬三人アルトキハ各自遺留分ノ三分ノ一ヲ受クルモノナリ既成法典ハ遺產相續ノ場合ニ於テ一人相續主義ヲ採リタルカ故ニ遺產相續人ニシテ遺留分ヲ受クル者ハ一人ノミナリト雖モ本案ニ於テハ遺產相續ニ關シ數人相續主義ヲ採リタルカ故ニ數人ノ遺產相續人カ遺留分ヲ受クルコトアルハ勿論ナリ此ノ如ク數人ノ遺產相續人カ遺留分ヲ受クルモノトスルトキハ各自ノ受クル部分ハ自ラ少カラサルヲ得ス然ルニ遺產相續人タル直系卑屬ハ其二人以上ナル場合ニ於テモ遺留分トシテ相續財産ノ半額ヲ受クルニ過キサルモノトセルハ被相續人ノ自由處分ノ範圍ヲ縮少セルカ爲メナリ佛民法ニ於テハ相續人ノ數ニ應ジテ自由處分ノ範圍ヲ減縮セリト雖モ本案ニ於テハ此主義ヲ採用セサルナリ（三七四）

（遺產相續人ノ受クヘキ遺留分ノ範圍）

二 梅博士——本條ハ遺產相續人ノ遺留分ヲ定メタルモノナリ而シテ其遺留分ハ直系卑屬配偶者及ヒ直系尊屬ニ限リ之ヲ有スルモノトセリ蓋シ家督相續ノ場合ニ於テハ何人カ相續人タルヲ問ハス必ス家名ヲ維持スルニ必要ナル財産ヲ要スルト雖モ遺產相續ニ在リテハ相續財産以外ニ於テ何等ノ負擔アルコトナシ從テ被相續人ト近親ノ關係ニ在ラサル者ハ家族ノ財産ノ存スル場合ニ限リ相續ヲ爲スヘキモノニシテ被相續人カ之ニ對シ必ス一定ノ財産ヲ遺留セサルコトヲ得サルノ理ナシ故ニ戸主ハ第九百九十六條第一項第三號ノ規定ニ依リ遺產相續人タルコトヲ示シテ遺留分ヲ有スルコトヲ示シ故ニ戸主カ遺產相續ヲ爲スヘキ場合ニ於テ若シ被相續人カ其ノ財產ヲ

處分シタルトキハ畢竟相續スヘキ財産ナルヘシ唯直系血族及ヒ配偶者ハ被相續人ノ財産ニ倚リテ衣食スルコト多カルヘク從テ遺產ノ一部ニ付キ遺留分ヲ有スルモノトシタルナリ（相續法四二八）

三 同 上——直系卑屬ノ遺留分ハ被相續人ノ財産ノ半額ニシテ配偶者及ヒ直系尊屬ノ遺留分ハ其三分ノ一ナリ是レ他ナシ直系卑屬カ被相續人ノ財産ヲ承繼スルハ當然ノ順序ニシテ配偶者又ハ直系尊屬カ之ヲ承繼スレハ寧ロ異例ナルヲ以テナリ（相續法四二八）

四 仁井田博士——遺產相續人タル直系尊屬及ヒ配偶者ニ遺留分權利ヲ與ヘタルハ蓋シ被相續人ハ此等ノ者ヲシテ其財産額ノ一部ヲ受クルコトヲ得セシメサルヘカラサル地位ニ在ルカ爲メナリ（相續法六八七）

五 牧野博士——遺產相續ノ場合ニ於テモ法律ハ其相續人ニ遺留分ノ權利ヲ認メタリ而シテ此場合ニ於テモ遺留分權利者ヲ二種ニ分チタリ即チ其一ハ遺產相續人タル直系卑屬ニシテ他ノ一ハ遺產相續人タル配偶者又ハ直系尊屬ナリ前者ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受ケ後者ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ三分ノ一ヲ受ケルコトト爲セリ（相續編明大講四二四）

六 奥田博士——直系卑屬ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受クヘキモノトス遺留分相續人タル直系卑屬ノ何タルヤハ第九百九十四條ノ規定ニ依リ即チ一切ノ直系卑屬ヲ指スモノナリ直系卑屬一人ナル場合ハ論ナシ其數人アル場合ハ人數ニ應ジテ遺留分ヲ分ツヘキナリ（相續法四〇六）

七 同 上——配偶者又ハ直系尊屬カ遺產相續人ト爲ル場合ハ通常之ヲ扶養スル專屬親ナキ場合多キニ居ル殊ニ戸主ノ無資力ナル場合ニ於テハ被相續人ノ配偶者又ハ直系尊屬ハ遺產相續人トシテ遺留分ヲ受クルノ必要ヲ見ル故ニ遺產相續人タル配偶者又ハ直系尊屬ニモ遺留分ノ權利ヲ與ヘタルモノナリ即チ本項ノ規定ニ依リ此種ノ遺產相續人ハ遺留分トシテ被相續人ノ財産ノ三分ノ一ヲ受クルナリ（相續法四〇七）

八 板垣學士——配偶者及直系尊屬タル遺產相續人ヲ相續財産ノ三分ノ一ヲ受クヘキ遺留分權利者ト爲ス蓋シ通常此等ノ者カ遺產相續人トナルハ直系卑屬ナキ場合ニシテ他ニ養フヘキモノナシ故ニ法律ハ人情道義ニ基キ之ニ活路ヲ與ヘタルナリ其權利額ノ割合ノ標準ニ至リテハ立法者ノ適宜ノ認定ニ因ルノミ（相續編明大講四三一）
九 仁井田博士——戸主ハ家族ノ遺產相續人ト爲ルコトヲアリト雖モ遺留分ヲ受クルコトヲ得ス是レ家族ハ戸主

(1)直系卑屬カ遺產相續人タル場合

(2)配偶者又ハ直系尊屬カ遺產相續人タル場合

(3)戸主カ遺產相續人タル場合

ヲシテ其財産額ノ一部ヲ受クルコトヲ得セシメサルヘカラサル地位ニアルモノニ非サルヲ以テナリ(相續法六八七)

一〇 柳川學士——本條ノ規定ニ依レハ遺產相續人ニ付テハ被相續人ノ直系卑屬、配偶者、直系尊屬ニ限リ遺留分ノ權利ヲ認メ最後ノ順位ニ來タルヘキ戸主ノ遺留分權ヲ認メス蓋シ戸主以外ノ遺產相續人ハ多クハ被相續人ノ遺產ニ依リテ衣食スル者ナルモ戸主ハ通常相續ニ因リ前戸主ノ財産ヲ承繼セル者ト認ムヘク然ラストモ多少ノ財産ヲ有シ獨立ノ生活ヲ營ム者ト認ムルヲ得ヘキカ故ニ被相續人ノ自由處分ヲ減殺シテマテ此者ノ遺留分ヲ認ムルノ必要ナシト思惟シタルニ因ル(相續法下六〇一)

一一 掛下學士——遺產相續人ハ本條中ニ掲ケタル者ノ外戸主モ存スルニ何故ニ戸主カ遺產相續人タルトキニ遺留分ノ權利ヲ與ヘサルヤノ疑問生ス可ケン蓋シ法律カ戸主ニ此權利ヲ與ヘサルハ遺產相續人ノ場合ニ於テハ家督相續ノ場合ト異ナリテ毫モ家ノ維持ニ關係ヲ有セサルカ故ニ唯タ家族カ其財産ヲ處分セシテ死亡シタル場合ニ限リテ戸主ニ其利益ヲ受ケシムルコトト爲シタリ之ニ反シテ他ノ遺產相續人ハ被相續人ノ財産ニ依リテ衣食スルコト多カル可ケレハ之ニ其權利ヲ認メタルナラン且戸主ハ家督相續ヲ爲スニ當リ家督相續人トシテ遺留分ヲ受ケタルモノナル可ケレハ其權利トシテ必要ナキモノニ重ネテ遺留分ヲ認ムルハ公平ヲ欠ク可キヲ以テナリ(相續明大講四二五)

一二 板垣學士——直系卑屬配偶者及ヒ直系尊屬ナキカ又ハ皆ナク拋棄シタルトキハ戸主カ遺產相續人トナルコトハ第九十六條ノ示ス所ナリ然レトモ戸主カ遺產相續人トナリタルトキハ遺留分權ヲ與ヘラレサルモノナリ(相續編明大講四三一)

一三 奥田博士——相續人間ニ於ケル相續分ノ割合ハ第一〇〇四條以下ノ規定ニ從フ此ノ如ク數ハノ遺產相續人カ遺留分ヲ受クルモノトスルトキハ各自ノ受クル部分ハ自ラ少カラサルヲ得ス然ルニ遺產相續人タル直系尊屬ハ其二人以上ナル場合ニ於テモ遺留分トシテ相續財產ノ半額ヲ受クルニ過キサルモノトセルハ被相續人ノ自由處分ノ範圍ヲ縮少セサルカ爲メナリ即チ數人ノ遺留分權利者中一人ハ先ニ死亡シテ子孫ナク一人ハ相續ヲ拋棄シタルトキノ如キ遺留分ノ割合ハ其餘ノ遺產相續人ニ對シテ増加スルモ遺留分ノ割合ハ毫モ異ルコトナク被相續人ノ財

三 遺留分ノ額ハ共同遺產
相續人ヲ一括シテ計算

產ノ二分ノ一ナリトス(相續法四〇六)

一四 仁井田博士——遺產相續人タル直系尊屬又ハ直系尊屬カ數人アルトキハ遺留分トシテ各自被相續人ノ財産ノ半額又ハ其三分ノ一ヲ受クルモノニ非ス唯遺留分トシテ其總員カ被相續人ノ財産ノ半額又ハ其三分ノ一ヲ受クルノミ(相續法六八七)

一五 牧野博士——遺產相續ニ付テハ我法律ハ共同相續ノ主義ヲ採用スルモノニシテ數人ノ遺產相續人アルトキト雖遺留分ハ常ニ被相續人ノ財産ノ半額又ハ三分ノ一ヲ超過セス其他ハ被相續人ノ自由處分ノ範圍内ニ屬ス隨テ數人ノ遺產相續人カ各自被相續人ノ財産ノ半額又ハ其三分ノ一ヲ受クルモノニアラスシテ其全員カ半額又ハ三分ノ一ヲ受クルニ過キサルナリ(相續法四〇三)

一六 柳川學士——家督相續ニ在リテハ家督相續人ハ常ニ一人ナルカ故ニ遺留分ノ法定額ハ悉ク其一人ノ相續人ニ歸屬スヘク遺產相續ニ在リテモ其相續人カ一人ナルトキハ遺留分ハ其者ニ專屬スヘキハ勿論ナルモ遺產相續ニ在リテハ同順位ノ相續人數人アリタルトキハ其數人全體ニ於テ法定遺留分ノ額ヲ受ク從テ相續人各自ヲ受クヘキ部分ハ第四條以下ニ定マル相續分ノ割合ニ應ジ遺留分ノ法定額ヲ分取スヘシ(相續法下六〇二)

一七 掛下學士——遺產相續人タル直系尊屬數人例之ヘハ三人アリテ本條ノ規定ニ依リ遺留分ヲ受クルニハ被相續人ノ財産ノ半額ヲ此等三人ノ相續人各自三分ノ一ヲ受クルモノニシテ遺產相續人タル各直系尊屬カ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受クルト云フ意ニ非ラサルナリ若シ然ラサルモノトスルトキハ遺產相續人タル直系尊屬二人マテナルトキハ各二分ノ一ヲ受クルコトヲ得可シテ雖モ二人以上ナルトキハ各自カ二分ノ一ヲ受クルコトハ道理上到底能ハサルナリ又直系尊屬數名カ同時ニ遺留分ヲ受クルトキ亦同シキナリ(相續明大講四二六)

一八 同 上——家督相續ハ二人以上アルヘカラサル特別ノ理由アルニヨリ遺留分權利者タルモノモ一人ニ限ルト雖遺產相續ニ在リテハ斯ノ如キ事由ナキニヨリ苟クモ直系尊屬タルモノハ皆ナク遺產相續人ニシ 各々遺留分權利者タリ而シテ本法ハ直系尊屬タル遺產相續人全體ニ於テ相續財產ノ半額ヲ受クル權利アリトセリ從テ數人ノ遺產相續人アルトキハ其人數ニ對スル正比例的ニ各自ノ受クル所自ラ減少スルナリ法律カ其減少スルヲ省ミサル所以ハ若シ各遺產相續人カ相續財產ノ半額ヲ受クヘキモノトセンカ被相續人ノ自由處分ノ範圍ヲ縮少シ近世ノ

法制主義ニ反スルニ至ルヲ以テナリ(相續編明ハ講四三〇)

第一千三十二條 遺留分ハ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ノ價額ニ其贈與シタル財産ノ價額ヲ加ヘ其中ヨリ債務ノ金額ヲ控除シテ之ヲ算定ス

條件附權利又ハ衣續期間ノ不確定ナル權利ハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其價格ヲ定ム

家督相續ノ特權ニ屬スル權利ハ遺留分ノ算定ニ關シテハ其價格ヲ算入セス

一本條制定理由

一 理由書——本條及ヒ次條ハ遺留分ノ算定ニ關スル規定ニシテ第四百三十四條以下ハ遺留分ヲ害シタル贈與及ヒ遺贈ノ被殺ニ關スル規定ナリ學者或ハ遺留分ノ算定ト遺留分ヲ害シタル贈與及ヒ遺贈ノ被殺トヲ混同スト雖モ先ツ遺留分ヲ算定スルニ非サレハ贈與及ヒ遺贈カ實際遺留分ヲ害シタルヤ否ヤヲ知ルコト能ハサルモノナルカ故ニ之ヲ混同スルハ誤謬ナリト謂ハサルヘカラス本條ハ遺留分算定ノ原則ヲ示シタルモノナリ本條ノ規定ニ依レハ遺留分ノ目的タル財産及ヒ遺贈ノ目的タル財産ノ價額ハ之ヲ相續財産ニ算入シテ遺留分ヲ定ムヘキモノナリ(三七五)

二 同 上——條件附又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ニ付キテハ評價主義アリ又條件ノ到來若クハ期間ノ満了ノ時ニ至リテ計算ヲ爲スヘキモノト爲ス主義アリ第二ノ主義ハ獨逸民法ノ採ル所ニシテ理論上至當ナリ之ニ反シテ第一ノ主義ハ法律關係ノ永ク確定セサル不便ヲ避ケ且ツ債務者ノ無資力ト爲ル危險ヲ避クルノ利アルカ故ニ多數ノ立法例ニ於テハ皆此主義ヲ採レリ本案ニ於テモ多數ノ立法例ニ倣ヒ評價主義ヲ採レリ(三七五)

二 遺留分算定ノ方法

三 梅博士——本條ハ遺留分ノ算定ノ基礎ヲ定メタルモノナリ之ニ付テハ二主義アリ或ハ舊民法ノ如ク相續開始ノ時ニ於ケル財産ノ價額ノミニ據リ若シ遺贈カ遺留分ヲ侵スコトアレハ之ヲ被殺セシムルニ止ムルモノアリ或ハ外國多數ノ例ニ於ケルカ如ク贈與ノ目的タル價額ヲ算入シテ之ヲ定ムルモノアリ本條ニ於テハ右ノ第二ノ主義ヲ採リ贈與ヲ算入スヘキモノトセリ蓋シ遺留分ノ計算ニ付キ贈與ヲ算入セサルトキハ被相續人ハ動モスレハ相續開始前ニ一切ノ財産ヲ贈與シ以テ遺留分ノ適用ヲ妨タルノ恐アリ故ニ一旦遺留分ヲ必要トシタル以上ハ必

ス其算定ニ付キ贈與ヲ加入セサルコトヲ得ス唯一切ノ贈與ヲ算入スルモノトセハ取引ノ安全ヲ害スル恐アルヲ以テ次條ニ於テ相續開始前一年間ニ爲シタル贈與ニ限リ之ヲ算入スヘキヲ原則トセリ(相續法二九四)

四 奥田博士——算定スルニハ三段ノ運算法ヲ必要トス第一ニ被相續人ノ有スル財産ヲ合計シ且ツ相續開始ノ時ニ於ケル價額ニ依リ之ヲ評定スルコト第二ニ被相續人カ贈與ニ依リ與ヘタル財産ヲ假裝的ニ加算スルコト第三ニ被相續人ノ債務ノ金額ヲ控除スルコト是ナリ本條第一項ノ規定ハコノ運算法ヲ規定シタルモノナリ(相續法四〇九)

五 仁井田博士——遺留分ハ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ノ價額ニ其贈與シタル財産即チ其ノ贈與ニ因リテ既ニ與ヘタル財産ノ價額ヲ加ヘ其中ヨリ債務ノ金額ヲ控除シテ之ヲ算定ス茲ニ所謂債務トハ被相續人ノ負擔セシ債務ニシテ相續人ノ承繼セルモノヲ指スモノトス(相續法六八九)

六 同 上——被相續人ノ贈與シタル財産ノ價額ヲ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ノ價額ニ加ヘ其總額ヨリ被相續人ノ債務ノ價額ヲ控除シタルモノハ遺留分ノ算定ニ關シ法律上被相續人ノ財産ノ價額ト認メラルモノナリ故ニ之ヲ以テ遺留分算定ノ基礎ト爲スヘキモノトス例ヘハ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ千圓ノ財産ヲ有スルニ當リ其ノ贈與シタル財産ノ價額カ五千圓ニシテ被相續人ノ債務ノ金額カ千圓ナルトキハ被相續人ノ財産額ト其ノ贈與シタル財産ノ價額トヲ合算シタル六千圓ヨリ被相續人ノ債務額千圓ヲ控除シタル殘額五千圓ニ付キ被相續人ノ財産ノ半額ヲ受クヘキ相續人ノ遺留分ヲ算定セハ二千五百圓ト爲ルカ如シ(相續法六九〇)

七 牧野博士——遺留分ノ算定ハ被相續人ニシテ尙モ生前處分即チ贈與ヲ爲サザリシトキノ如キハ敢テ困難ヲ感セス其算定容易ナルヘシト雖苟モ被相續人ノ爲シタル自由處分ニシテ存センハ果シテ遺留分ノ範圍ヲ侵害シタルヤ否ヤヲ定ムルニハ是非トモ法律ノ定ムル方法ニ依ラサルヘカラス而シテ此算定ノ方法ハ實ニ(一)被相續人カ相續開始ノ當時ニ於テ有セシ財産ノ價額ヲ其當時ノ狀態及ヒ價額ニ從ヒテ算定シ(二)被相續人カ生前他人ニ贈與シタル財産ヲ贈與當時ノ狀態ニ從ヒ相續開始ノ時ニ於ケル價額ニ從ヒテ算定シタルモノヲ加ヘ(三)次ニ右ノ合算額ノ中ヨリ債務ノ金額ヲ控除シテ定ムルニ在リトス故ニ例之ハ被相續人カ相續開始ノ當時ニ於テ有セシ財産ノ價額ヲ四萬圓トシ其ノ生前贈與ノ價額ハ八萬圓ト定メ而シテ債務ノ總額カ二萬圓ナリトスルトキハ十二萬圓ヨ

リ二萬圓ヲ控除シタル殘額十萬圓ニ付テ遺留分ヲ算定セサルヘカラス(相續法四〇六)

八 柳川學士——遺留分ハ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ノ價額ニ贈與ニ保ル財産ノ價額ヲ加ヘ其中ヨリ債務ノ全額ヲ控除シテ之ヲ算定スヘキモノトス故ニ遺留分ヲ算定スルニハ第一ニ其基礎タルヘキ相續財産ノ幾何ナルカヲ定メ第二ニ贈與セラレタル財産アルトキハ其價額ヲ被相續人ノ死亡其他相續開始當時ノ財産中ニ合算シ第三ニ右合算額中ヨリ被相續人ノ債務ヲ控除シ第四ニ斯クシテ得タル財産ノ額ニ付キ遺留分ノ割合ヲ定ムヘキナリ故ニ例ハ相續開始當時ニ於ケル被相續人ノ財産中權利ニ屬スルモノ金五萬圓義務ニ屬スルモノ金參萬圓ニシテ開始前第三者ニ贈與シタル額金五萬圓ナルトキハ先ツ開始當時ノ現存財産五萬圓ニ贈與額五萬圓ヲ加ヘ其中ヨリ債務額參萬圓ヲ控除スルトキハ殘額七萬圓ト爲ルヘク此額カ即チ遺留分算定ノ基礎タル相續財産ト爲ルヲ以テ前二條ノ規定ニ從ヒ之ヲ二分若クハ三分シテ其一分即チ參萬五千圓若クハ二萬三千三百三十三圓強ヲ相續人ノ受タヘキ遺留分ノ額トスヘキナリ(相續法下六〇六)

九 板垣學士——如何ナル財産ヲ以テ被相續人ノ財産額ヲ計算スルヤト云フニ即チ被相續人カ相續開始ノトキニ有シ居リタル財産ノ價額ト被相續人カ生前贈與ヲ爲シタル價額トヲ合計シテ其中ヨリ相續開始ノ時現ニ被相續人カ負擔シ居リタル處ノ債務ノ全額ヲ控除シタルモノヲ以テスルナリ而シテ其殘額ヲ標準トシ其半額若クハ三分ノ一ヲ以テ遺留分ヲ算出スルモノナリ例ヘハ被相續人カ三萬圓ノ價額アル田地ト一萬圓ノ畑地ト七千圓ノ山林ト三千圓ノ貸金ヲ有シテ死亡シ其死亡ヨリ三月前朋友ニ一萬圓ノ價額アル田地ヲ贈與シタルコト書類ニヨリテ明ラカナリトセン又債權者ノ申出ニヨリ被相續人ハ金二萬圓ノ借金アルコト正確ナリトセン此場合ニハ被相續人ノ有セル畑山林債權ノ價額五萬圓ト贈與シタル田地ノ價額一萬圓トヲ合計シ其合計額ヨリ債務二萬圓ヲ引去リ四萬圓トナリタルヲ標準トシ遺留分權利者カ直系卑屬タラハ其半額二萬圓ヲ遺留分トシ若シ遺留分權利者カ指定選定等ノ如キ家督相續人又ハ配偶者尊屬ノ如キ遺產相續人ナランカ四萬圓ノ三分ノ一即チ一萬三千三百三十三圓三三錢餘ヲ以テ遺留分ト算定スヘキナリ(相續編大講四三二)

一〇 掛下學士——遺留分ノ算定ニ付テハ二個ノ主義アリ其一ハ舊民法(取得編第三百八十七條)ノ如ク相續開始ノ時ニ現存スル財産ノ價額其ノ總財産ノ評價額ヨリ被相續人ノ債務額ヲ控除シタル剩餘額ヲ基礎トシ若シ遺留

(I) 贈與額ノ合算

ニシテ遺留分ヲ算定スルコトアルトキハ之ヲ被殺セシムルニ止マルモノ他ノ一ハ外國多數ノ立法例ノ如ク被相續人カ生前爲シタル贈與ノ目的ノ價額ヲ被相續人ノ總財産中ニ算入スルモノ是ナリ而シテ本法ハ此ノ第二ノ主義ヲ採用シタルモノニシテ舊民法ノ如ク遺留分ヲ算定スルニ當リ被相續人ノ總財産中ニ其生前爲シタル贈與ノ目的ノ價額ヲ算入セサルコトト爲ストキハ被相續人カ其相續人ノ惡ミテ之カ遺留分ヲ害セント欲セハ相續開始前ニ其財產ノ多分又ハ悉皆ヲ他ニ贈與シ以テ其目的ヲ達スルコトヲ得可シ(相續編大講四二七)

(II) 贈與價額ノ算定

一 奥田博士——相續開始當時ノ財産ニ贈與シタル財産ノ總額ヲ假裝的ニ加算スルコト此加算法ハ全ク假裝的ナリ即チ遺留分計算ノ爲メニノミ加算スルモノニシテ算盤上ニノミ存在スルモノナリ(相續法四一〇)

二 牧野博士——贈與ハ被相續人ノ爲シタル生前處分ニシテ既ニ其財産中ニ存セサルモノナレトモ之ヲ加算セサルヘカラス若シ之ヲ加算セサルトキハ被相續人ハ全財産ヲ舉ケテ贈與ヲ爲シ因ツテ以テ相續人ニ不利益ヲ被ラシムル結果ヲ生スレハナリ之ニ反シ遺留ノ目的タル財産ノ價額ハ之ヲ加算スルヲ要セサルハ遺留ハ遺言者ノ死後其效力ヲ生スルモノニシテ相續開始ノ當時ニ於テハ依然被相續人ノ財産トシテ存在スルモノナレハナリ(相續法四〇八)

三 柳川學士——贈與額ノ合算相續開始當時ノ財産ニ贈與ノ價額ヲ加算スヘキモノトセルハ被相續人ノ不當ナル處分ニ對シ相續人ノ利益ヲ保護センカ爲メナリ抑モ相續人ハ法律ノ規定ニ因リ被相續人ノ財産ノ半額其他特定ノ額ヲ受ケ得ヘキモノナルヲ以テ相續人ヲシテ此利益ヲ保持セシメンニハ被相續人ノ處分ニ因リテ其財産中ヨリ移出セラレタル贈與財産ノ價額ハ之ヲ相續財産中ニ加算セラレサル可ラサルハ論ヲ俟タス(相續法下六一三)

四 奥田博士——贈與ヲ算定スル基本ハ贈與當時ノ現狀ト相續開始當時ノ價額トニ依ル即チ(イ)爾後贈與ヲ受ケタル者ニ於テ改良毀損ヲ加ヘタルニ拘ハラズ抽象的ニ當時ノ現狀ヲ基本トシ(ロ)且ツ相續開始當時ニ於テ發見現存スルモノト看做セル價額ニ基キテ計算スルナリ(相續法四一一)

五 柳川學士——贈與ノ價額ハ如何ニ之ヲ算定スヘキカ贈與ノ目的物カ現存セルトキハ其價額ノ増減如何ヲ問ハズ相續開始當時ノ價額(贈與當時ノ原狀ニ在ルモノトシテ評價スヘキ價額)ニ從ヒ算定スヘキハ勿論ニシテ其財產カ受贈者ノ行爲ニ因リ減少シタルトキ亦同シ(相續法下六一五)

一六 牧野博士——被相續人ノ負ヘル債務ハ獨リ民法上ノモノノミナラス租稅公課ノ如キ公法上ノモノモ均シク合算額中ヨリ之ヲ控除セサルヘカラス被相續人ノ債務ハ被相續人ノ財產之カ擔保ヲ爲スモノナレハ遺留分ノ算定上之ヲ控除スヘキハ相當ナリ若シ被相續人ノ債務ヲ除外シ遺留分ヲ算定スヘキモノトセンカ被相續人ノ債權者ヲ害スルノ結果ヲ生スヘキナリ(相續法四一一)

一七 柳川學士——遺留分ヲ算定スルニハ純相續財產ヲ作ラサル可ラス純相續財產ヲ作ルニハ相續財產中ヨリ債務額ヲ控除セサル可ラサルハ既ニ述ヘタル所ナリ而シテ其債務額トシテ控除セラルヘキモノハ普通債權者ニ對スルモノナルト優先權アル債權者ニ對スルモノナルトヲ問ハス又相續人ニ對スルモノナルト第三者ニ對スルモノナルトハ勿論區別スル所ナク苟クモ被相續人ノ負擔ニ屬セシ金錢若クハ金錢ニ評價シ得ヘキ債務ハ悉ク相續財產中ヨリ控除セラルヘシ然レトモ法律上相續財產ノ負擔ニ歸スヘキモノトセル債務ハ本條ノ相續財產ノ算定トシテ控除セラルヘキモノニアラス公租公課ノ如キ不動産ニ關スルモノハ其相續開始ニ至ルマテノ分ハ被相續人ノ債務ナルヲ以テ之ヲ控除スヘシ(相續法下六一六)

一八 掛下學士——被相續人ノ財產ノ價格ヲ算定スルニ當リ其中ヨリ債務ノ全額ヲ控除ス可キハ當然ナリ若シ之ヲ控除セス單ニ被相續人ノ財產ノ價額ノミヲ基礎ト爲ストキハ遺留分ヲ受ケタル相續人ハ相續債務者ヨリ三分ノ一ニ相當スル債務ノ辨濟ヲ請求セラルコトト爲リテ最初其ノ受ケタル三分ノ一ノ遺留分ハ眞實相續人ノ受ケ可キ權利額ニ該當セサルコトト爲ル可キカ故ニ先ツ債務ノ全額ヲ被相續人ノ財產ノ價額中ヨリ之ヲ控除シ而シテ殘餘ノ財產ニ付キ二分ノ一三分ノ一ヲ定ムルコトト爲ストキハ其額ハ即チ眞ノ二分ノ一三分ノ一タルナリ(相續法大講四二八)

一九 仁井田博士——被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財產ノ價額ト其ノ贈與シタル財產ノ價額トヲ合算シタル額ヨリ被相續人ノ負擔セシ債務ニシテ相續人ノ承繼シタルモノノ全額ヲ控除シ以テ遺留分ヲ算定スヘキモノナルコトハ前述ノ如シ然レトモ被相續人カ贈與ニ因リ負擔セシ債務ニシテ相續人ノ承繼シタルモノハ遺留分ノ算定ニ付キ之ヲ右ノ額ヨリ控除スヘカラスモノト謂フヘシ蓋シ遺留分ヲ算定スルハ被相續人カ遺留分タル其財產額ノ一部ヲ減損セスシテ贈與又ハ遺贈ヲ爲スコトヲ得ヘキ範圍ヲ定ムル所以ナルヲ以テナリ(相續法六九四)

三 相續開始當時ニ於ケル相續財產ノ算定

二〇 柳川學士——被相續人ノ葬式費用ニ付テハ學者間議論アリト雖モ葬式費用ハ被相續人ノ債務ト稱スヘキモノニ非サルヲ以テ控除セラルヘキモノニアラスト解スルヲ正當ト思惟ス(相續法下六一六)

二一 奥田博士——被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財產ヲ合計スルコト相續開始ノ當時ニ於テ存スル財產トハ被相續人ニ屬スル一切ノ財產ヲ包含ス即チ動產タルト不動産タルト債權タルトヲ論セサルナリ債權ニ付テハ債務者ノ無資力タルト否トヲ論セザナリ(相續法四一〇)

二二 同——上——被相續人ノ財產ハ相續開始當時ノ現狀及ヒ其當時ノ價額ニ依リテ計算スヘキモノナリ何トナレハ遺留分ノ權利即チ相續權ハ此時ニ於テ確定スルモノナレハナリ相續開始後如何ナル原因ニ拘ハラズ價格ニ増減ヲ生スルモ願ル所ニアラス(相續法四一〇)

二三 牧野博士——遺留分ノ算定ハ相續開始ノ當時ニ於ケル財產ヲ基本トスヘキモノナルカ故ニ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セル一切ノ積極的財產ノ總額ヲ定メサルヘカラス故ニ其動產タルト不動産タルトヲ將タ又債權タルト其他ノ財產タルトヲ區別セサルモノトス而シテ其債權タル債務者ノ資力ノ有無ハ之ヲ論セス均シク其券面額ニ依リテ其價額ヲ算入スヘク條件附債權又ハ存續期間ノ不確定ナル債權ニ付テハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒテ其價額ヲ定ムヘシ(相續法四〇七)

二四 同——上——遺留分算定ノ爲メノ財產ハ相續開始ノ當時ノ現狀及ヒ其時價ニ從ヒ之ヲ算定スヘク相續開始後其價額ニ増加ヲ來シタルトキト雖元價ニ依ルヘク何レニスルモ相續開始當時ノ價額ヲ基本トスヘシ唯家督相續ノ特權ヲ組成スル權利ハ其價額ヲ算入スヘカラス何トナレハ此等ノ財產ハ單ニ家名ノ繼承上必要ナルモノニ止マリ遺留分ノ算定上重キヲ加フルノ部分ニ屬セザレハナリ(相續法四〇八)

二五 柳川學士——遺留分計算ノ基本タルヘキ相續開始當時ノ財產ハ被相續人ノ一身ニ專屬セサル有體無體一切ノ財產ヲ包含スルハ論ヲ俟タズ遺贈セラレタル財產ハ開始當時ノ相續財產ノ外ナラサルヲ以テ自然本項ノ財產中ニ算入セラルヘシ家督相續ニ在リテ家督相續人ノ特權ニ屬スル財產タル系譜、墳墓、祭具ハ遺留分ヲ算定スヘキ相續財產ノ計算ニ加フヘキモノニ非ス是等ノ物件ハ元來被相續人ニ於テ他ノ相續開始當時ニ於ケル財產ノ如ク任意ニ處分シ若クハ留保スルコトヲ得サルモノニシテ家督相續人ノ繼承スヘキモノトセルヲ以テ(第九百八十七條)之

ヲ相續財產ニ加ヘ計算スルニ於テハ結局其部分ニ相當スルタケ相續人ノ承繼スヘキ財產ヲ減スルコトト爲ルヲ以テ是等物件ヲ家督相續ノ特權トセル規定ノ對照上本條第三項ノ規定ヲ置キタルナリ(相續法下六一)

二六 板垣學士——遺留分ヲ算定スルニハ先ツ相續財產ノ總額ヲ知ラサルヘカラス然ラズハ被相續人ノ財產ノ半額又ハ三分ノ一ナル果ヲ見ル能ハサルナリ而シテ戶主タル被相續人ノ財產ヲ總計スルニ際シテハ家督相續ノ特權ニ屬スル權利ノ價額ハ之ヲ算入セサルモノトス是レ此權利ハ家ヲ維持スルノ資料タルヨリモ寧ロ維持セラレヘキ家ノ附隨物タル性質ヲ具フルモノニシテ遺留分ハ相續人ヲシテ家及家ノ附隨物ヲ保持セシムル必要ニヨリ相續人ニ與フル財產タラサルヘカラスモノナレハナリ(相續編明大講四三二)

(1) 條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ノ計算方法

二七 梅博士——條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利例ヘハ終身定期金ノ如キモノハ果シテ之ヲ如何スヘキカ蓋シ此等ノ權利ノ實價ハ條件成就シ又ハ存續期間經過ノ後ニ非サレハ之ヲ確知スルコト能ハス然リト雖モ其成就又ハ經過ノ時ヲ待ツトキハ何レノ時ニ於テ遺留分ヲ算定スルコトヲ得ヘキカ知ルヘカラサルコト多カルヘシ此ノ如クハ密ニ相續人カ其遺留分ニ付キ十分ノ保護ヲ受ケサルノミナラス受遺者受贈者等モ其權利義務不確定ニシテ爲メニ容易ナラサル不利益ヲ被ムルコトアルヘシ故ニ本條第二項ニ於テ此等ノ權利ハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其價格ヲ定メ以テ遺留分ヲ算定スヘキモノトセリ(相續法四三〇)

二八 奥田博士——遺留分算定ノ通則ヲ定メタル第一項ノ規定ヲ適用スルニ當リ加算控除ノ目的タル財產中條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利アルトキハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其價格ヲ定ムヘキモノナリ(相續法四三三)

二九 同 上——權利カ遺留分算定ノ目的タルヘキ場合ニ關シテ二種ノ立法例アリ一ハ評價主義ニシテ佛國民法ノ採用スル所ナリ法律關係ノ長ク確定セサル不便ヲ避ケ且ツ債務者ノ無資力ト爲ル危險ヲ避クルヲ得ルノ利アリ二ハ條件ノ到來若クハ期間滿了ノ時ニ至リテ計算ヲ爲スヘキモノト爲スモノナリ獨逸民法ニ於テ採用セル所ナリ此主義タルヤ權利ノ性質ニ適スルモノニシテ理論上正當ナリトス我民法ハ此主義ヲ採用セシメ第一種ノ便宜主義ニ依リタルモノナリ(相續法四一四)

三〇 同 上——條件附權利トハ其權利ノ效力ニ付キ停止條件又ハ解除條件ノ包含セルモノナリ(相續法四

一四) 三一 同 上——存續期間ノ不確定ナル權利トハ前ニ例示セル終身年金權ニ於テ人ノ死亡ヲ以テ期限ト定メタルモノノ如キ是ナリ(相續法四一四)

三二 仁井田博士——被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財產其ノ贈與シタル財產及ヒ被相續人ノ債務ハ遺留分ノ算定ヲ爲スカ爲メ之ヲ評價セサルヘカラス而シテ此等ノ財產中ニ條件附權利(停止條件附若クハ解除條件附ノ權利)又ハ存續期間ノ不確定ナル權利(例ヘハ終身定期金ノ債權)アルトキハ其權利ノ評價ハ甚ダ困難ナリト謂フヘシ故ニ民法ハ其權利ノ評價ニ關シテ時ニ規定ヲ設ケタリ即チ條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其價額ヲ定ムヘキモノトス(相續法六九一)

三三 板垣學士——第一ノ主義ハ全ク正反對ニシテ法律關係ヲ速ニ確定シ債務者カ後日無資力トナリ權利者ニ不利利益ヲ蒙ラシムルノ虞ヲ避クルノ便宜アリ是レ本法力第一ノ主義ヲ取リタル所以ニシテ即チ停止若クハ解除條件附ノ債權カ相續財產中ニ存在スルトキ又ハ此等條件附ノ債務ヲ被相續人カ負擔シ居ルトキ其他被相續人カ或ル人ノ存生中年々若干ノ金額ヲ受クルノ權利ノ如キ存續期間ノ不確定ナル權利又ハ義務ヲ有スルトキハ相續開始地ノ區裁判所ニ於テ選定訊問シタル處ノ鑑定人ノ評價ニ從ヒテ其價額ヲ定ムルナリ(相續編明大講四三五)

三四 掛下學士——遺留分ヲ算定スルニ當リ被相續人ノ財產中條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利アルトキハ之ヲ如何ス可キ此問題ニ付テハ此等ノ權利ヲ評價スル主義ト條件ノ到來若クハ期間ノ滿了ノ時ニ至リテ計算ヲ爲スモノトノ二主義アリテ此第二ノ主義ハ獨逸民法(第二千三百三十三條)ノ探ル所ニシテ理論上至當ナリ之ニ反シテ第一ノ主義ハ法律關係ノ長ク確定セサル不便ヲ避ケ且債務者ノ無資力ト爲ルヘキ危險ヲ避クルノ利アルカ故ニ多數ノ立法例ニ於テハ此第一ノ主義ヲ採用スルヲ以テ本法ニ於テモ之ニ模倣シ以上ノ如キ權利ハ裁判所ニ於テ選任シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒテ其價額ヲ定ムルコトト爲シタリ(相續編明大講四二九)

三五 梅博士——家督相續ノ特權ニ屬スル權利即チ第九百八十七條ニ掲ケタルモノハ密ニ家名繼承ニ必要ナルモノナルノミナラス不融通物ナルカ又ハ之ヲ賣却スルモ殆ト價値ナキ物ナルカ故ニ遺留分ノ算定ニ付キ之ヲ算入スルハ其當ヲ得サルヲ以テ本條第三項ニ於テハ之ヲ算入スヘカラサルコトヲ規定セリ(相續法四三一)

(2) 家督相續ノ特權ニ屬スル權利ハ加算セズ

四 遺贈ノ目的タル財産ヲ加算ス

五 華族世襲財産ト遺留分

一本條制定理由

三六 奥田博士——民法ニ所謂家督相續ノ特權ハ之ト異リ之ヲ被相續人ヨリ受ケテ必ス其相續人ニ承繼セシメサルヘカラサルモノニ非スコノ特權タル遺留分ノ計算ニ關シテノミ適用アルニ過キサルコトハ前ニ之ヲ述ヘタリ（九八七條說明參照）即チ其價額ヲ遺留分ニ算入セス隨テ前項ノ評價ヲ要セサルコト勿論ナリ（相續法四一四）

三七 仁井田博士——家督相續ノ特權ニ屬スル權利ハ遺留分ノ算定ニ關シテ其價額ヲ算入セス此權利ハ家名ノ繼續ニ付キ必要アルニ過キスシテ不融通物ナルカ又ハ價額ノ僅少ナルモノナルカ爲ナリ（相續法六九二）

三八 奥田博士——遺贈ノ目的タル財産ノ如キモ亦之ヲ包含ス何トナレハ其財産タル被相續人ノ最終ノ時ニ於テ猶ホ其財産トシテ存在スルモノナレハナリ被相續人ノ死亡ト共ニ消滅スル終身年金權ノ如キモ亦然リ但シ生殘者ノ爲メニ設定セル定期金ノ如キハ被相續人ノ死後存在スヘキモノニシテ被相續人ノ財産中ニ包含セス（相續法四一〇）

三九 同 上——我國ニ於テ華族ト稱スル族稱ヲ有スル者ニ限り明治十九年布告華族世襲財産法第二條ニ依リ世襲財産ヲ設定シテ其家督相續人ヲシテ必然ニ相續セシムルヲ得ルモノト爲セリコレ特別法ニ依ル世襲ノ遺留分ニシテ民法上ノ遺留分ト相關セス（相續法四一四）

第一千三十三條

贈與ハ相續開始前一年間ニ爲シタルモノニ限り前條ノ規定ニ依リテ其價額ヲ算入ス
一年前ニ爲シタルモノト雖モ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りテ之ヲ爲シタルトキ亦同シ

一 理由書——本條ノ規定ハ遺留物ヲ算定スルニ當リ一定ノ條件ニ從ヒ贈與ノ目的タル財産ノ價額ヲ相續財産中ニ算入スヘキモノト定メタルモノナリ佛民法ニ於テハ贈與ノ目的タル財産ノ價額ハ之ヲ相續財産中ニ算入レ遺留分權利者ハ受贈者ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノトシ且ツ何等ノ制限ヲ設ケス之ニ反シテ獨逸民法ニ於テハ相續開始ノ時ヨリ十年前ニ爲シタル贈與ノ目的ノ價額ハ之ヲ相續財産ニ算入セサルモノト爲セリ而シテ英米ニ於テハ全ク贈與及ヒ遺贈ノ減殺ヲ許サス又「ツューリヒ」及ヒ「グラウブンデン」ニ於テハ贈與ニ付キテハ減殺ヲ許サルヲ本則トシ只故意ニ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルカ爲メニ爲シタル贈與ヲ認メサル主義ヲ採レリ

二 相續財産ニ加算セラルヘキ贈與

三 相續財産ニ加算スヘキ贈與ノ制限

今若シ相續開始ノ時ヨリ數年前ニ爲シタル贈與ノ減殺ヲ許ストキハ受贈者及ヒ善意ノ第三者ヲ害スルニ至ルヘク又全ク贈與ノ減殺ヲ許ササルトキハ人多クハ遺贈ヲ爲サスシテ贈與ヲ爲スニ至リ遺留分ヲ認メタル實益ナキニ至ルヘシ故ニ本條ニ於テハ折衷主義ヲ採リ相續開始前一年間ニ爲シタル贈與及ヒ當事者雙方カ遺留分權利者ヲ害スルコトヲ知りテ爲シタル贈與ハ之ヲ相續財産中ニ算入スルモノトシ且ツ第一千三十四條ニ於テ其贈與ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト定メタリ（三七六）

二 牧野博士——斯ニ所謂贈與トハ一切ノ贈與ヲ指スモノニシテ（但實際上施物又ハ四季ノ贈與物ノ如キ慣習上ノモノハ之ヲ除ク）其目的タル財産ノ動産不動産ハ勿論輕微ナルト重大ナルト又直接ノ贈與ナルト間接ノ贈與ナリト區別セス又其贈與ノ時期ノ遺留分權利者ノ出生前ナルト否ト問ハサルモノト知ルヘシ但相續開始前一年間ニ爲シタル贈與ニ限り其價額ヲ算入スヘキモノトス（相續法四〇九）

三 柳川博士——相續財産ニ加算セラルヘキ贈與ハ直接ナルト問接ナルトヲ問ハス又相續人ニ爲サレタルト第三者ニ爲サレタルトヲ問ハス其相續人ニ爲サレタル場合ト雖モ其贈與カ相續分ノ前渡トシテ爲サレタルト否ト區別ナキハ勿論價額ノ多少ヲ論セス又財産ノ性質如何ニ關係ナシ故ニ動産不動産ト雖モ相續財産中ニ算入セラルヘシ（相續法下六一四）

四 奥田博士——前條ノ算定方法ニ於テ（一）相續開始前一年間ニ爲シタル贈與ニ限り前條ノ規定ニ依リテ其價額ヲ算入スルコト（二）一年前ニ爲シタルモノト雖モ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りツツ之ヲ爲シタルトキハ其贈與ノ價額ヲ算入スヘキモノナリ（相續法四一六）

五 仁井田博士——遺留分ヲ算定スルカ爲メ被相續人カ相續開始ノ時ニ於テ有セシ財産ノ價額ニ贈與ノ價額ヲ算入スルニ當リテハ總テノ贈與ノ價額ヲ算入スヘキモノニ非ス唯或贈與ノ價額ノミヲ算入スヘキモノトス即チ贈與ハ相續開始前一年間ニ爲シタルモノニ限り其價額ヲ算入ス一年前ニ爲シタルモノト雖モ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りテ之ヲ爲シタルトキ亦同シ（相續法六九二）

六 掛下學士——相續開始前一年間ニ爲シタル贈與ノ目的ノ價額ヲ相續財産中ニ算入シ從ヒテ之カ減殺ヲ許ストモ贈與ハ無償ニシテ受贈者ハ唯タ利益ヲ受ケサルニ止マリ損害ヲ被ムルコトアラサルナリ又相續開始ヨリ一年

以上以前ノ贈與ト雖モ其當事者ニシテ惡意ナルトキハ之ヲ保護スル必要アラサルヲ以テ以上ノ如ク規定シタルナリ(相續明大講四三二)

七 板垣學士——本法ハ折衷主義ヲ取り相續開始前一年間ニナシタル贈與及其期間以前ニナシタルモノト雖モ當事者雙方カ遺留分權利者ヲ害スルコトヲ知リテ爲シタル贈與ハ之ヲ相續財產ニ算入スルモノトシテ其贈與ノ減殺ヲ認許スルコトト爲シタル所以ナリ(相續編明大講四三六)

八 梅博士——贈與ハ相續開始前一年間ニ爲シタルモノニ限り之ヲ算入スヘキモノトセリ是レ他ナシ贈與ハ生前處分ニシテ贈與者モ受贈者モ共ニ相續ノ場合ニ於テ幾何ノ財產アルカヲ慮ラスシテ之ヲ爲シ又ハ之ヲ受クルヲ常トス然ルニ相續開始ノ時ヨリ數年前ニ爲シタル贈與ニ至ルマテ遺留分ノ算定ニ付キ之ヲ算入シ動モスレハ之ヲ減殺スルコトヲ得ルモノトセハ受贈者ハ安シテ贈與ヲ受クルコト能ハス從テ又贈與トシテ受ケタル財產ヲ容納ニ處分スルコトヲ得サルコトナリ頗ル取引ノ安全ヲ害スルノ虞ナシトセス故ニ相續開始前一年間ニ爲シタル贈與ニ限り遺留分ノ算定ニ付キ其價額ヲ算入スヘキモノトセリ(相續法四二二)

九 柳川學士——相續財產ヲ算定スル場合贈與ノ價額ヲ加算スヘキモノナルコト前條規定スル如シト雖モ其加算セラルヘキ贈與ハ無制限ニ非スシテ相續開始前一年間ニ爲シタルモノニ限り其價額ヲ算入ス無制限ニ算入スルハ取引上不安ノ念ヲ與ヘ受贈者其他第三者ノ權利ヲ永ク不確定ナラシムル害アルヲ以テ之ヲ採用セス(相續法下六一七)

(2) 當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタル贈與

一〇 梅博士——惡意ニテ爲シタル贈與ハ之ヲ保護スル必要ナキカ故ニ若シ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ之ヲ爲シタルトキハ假令一年前ニ爲シタルモノト雖モ亦其價額ヲ算入シ從テ之ヲ減殺スルコトアルヘキモノトセリ(相續法四三二)

一一 牧野博士——一年前ニ爲シタル贈與ト雖モ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタルモノニ付テハ其當事者ヲ保護スルノ要ナキモノナレハ其價額ヲ加算ス(相續法四一〇)

一二 柳川學士——相續財產ニ加算スヘキ贈與ハ相續開始前一年間ニ爲シタルモノニ限りタルモ贈與者受贈者共ニ贈與カ將來相續ノ場合ニ於テ遺留分權利者ニ損害ヲ與フルコトヲ豫知シテ受授シタルモノナルトキハ斯ル贈

與ハ之ヲ維持シ當事者ノ利益ヲ保護スル必要ナキヲ以テ斯ル場合ニ於テハ相續開始前一年間ノモノニ限ラス其前既往ニ爲サレタルモノト雖モ一切ノ贈與悉ク之ヲ算入シ遺留分算定ノ基礎ト爲スヘキモノトセリ(相續法下六一八)

一三 同 上——本條後段ノ規定ハ當事者カ遺留分權利者ヲ害スルニ至ルヘキ事情ノ存在ヲ了知シテ之ヲ爲シタルヲ以テ足レリト爲スカ故ニ善意ノ有無ハ之ヲ問ハサルモノトス然レトモ單ニ事情ヲ知悉シテ爲シタルヲ以テ足レリト爲スニアラスシテ現ニ其贈與ノ爲メ遺留分權利者カ損害ヲ被ムリタル場合ナルコトヲ必要トス故ニ相續人カ之ニ因リ何等ノ損害ヲ受ケサルトキハ是等贈與ヲ相續財產中ニ算入スルノ要ナキハ勿論ナリトス(相續法下六一八)

一四 牧野博士——所謂贈與ニハ假裝的ノ贈與ヲモ包含ス假裝的ノ贈與トハ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ不相當ノ對價ヲ以テ爲シタル有價行爲ヲ謂フ是レ其名ハ賣買ナルモ其實贈與ニ外ナラス換言スレハ賣買ノ假面ヲ被ムレル贈與ナリトス此ノ如キ假裝的贈與ノ價額ハ亦之ヲ加算スヘシ(相續法四一〇)

第一千三十四條 遺留分權利者及ヒ其承繼人ハ遺留分ヲ保全スルニ必要ナル限度ニ於テ遺贈及ヒ前條ニ掲ケタル贈與ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得

一 理由書——本條ハ前數條ノ規定ニ依リテ遺留分ヲ算定シタル結果贈與又ハ遺贈ノ目的タル財產ノ價額ノ被相續人ノ自由ニ處分スルコトヲ得ヘキ範圍ヲ超過シタルトキハ如何ニシテ其贈與又ハ遺贈ノ效力ヲ減却ス可キカラ定メタルモノナリ本條ノ規定ニ依レハ被相續人ノ隨意ニ處分スルコトヲ得ル範圍ヲ超過シタル遺贈又ハ贈與ハ當然無効ニ非スシテ只之カ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノナリ今此ノ如ク此種ノ遺贈又ハ贈與ヲ當然無効ト爲ササル所以ハ蓋シ何人ト雖モ生前處分又ハ死後處分ニ依リテ其財產ヲ處分スルコトヲ得ルヲ以テ本則ト爲ササルヘカラサルノミナラス相續人カ多クノ固有財產ヲ有シ又ハ自己ノ技術ニ依リテ生計ヲ營ムコトヲ得ル場合ニ於テハ被相續人ノ爲シタル處分ヲ無効トスルノ必要ヲ感セサルコトアルヲ以テナリ(三七七)

二 同 上——本條ノ規定ニ依レハ減殺ノ請求權ハ遺留分權利者及ヒ其承繼人ニ屬スト雖モ被相續人ノ債權

(3) 假裝贈與

一 本條制定理由

二 遺留分減殺

者ハ全ク減殺權ヲ有セサルナリ佛民法ニ於テハ被相續人ノ債權者ノ減殺權ヲ有セサルコトヲ明言セルモ遺留分ノ性質上敢テ之ヲ言フノ必要ナカルヘシ只被相續人ノ債權者ハ遺留分權利者カ單純承認ヲ爲セハ遺留分權利者ノ債權者トシテ之ニ代リテ減殺ノ請求ヲ爲スコトヲ得ルモノナリ本條ニ於テハ單ニ減殺ヲ請求スルコトヲ得トシ取テ裁判所ニ減殺ノ請求ヲ爲ス可キ旨ヲ規定セス外國ノ立法例ニ於テハ訴ヲ以テ減殺ノ請求ヲ爲スヘキモノト定ムルモノアリト雖モ本案ニ於テハ已ムコトヲ得サル場合ノ外ハ裁判所ノ干渉ヲ避クル主義ヲ採リタルカ故ニ減殺ノ請求ハ訴ヲ以テ之ヲ主張スルコトヲ要スルモノト爲ササルナリ(三七七)

三 梅博士——減殺(Reduction)トハ遺贈又ハ贈與ノ全部若クハ一部ヲ取消スヲ謂フ故ニ其目的物カ特定物ナルトキハ其物ノ全部又ハ一部ヲ返還セシムヘク其不特定物ナル場合ニ於テハ其目的物ノ全部又ハ一部ヲ返還セシムヘキモノトス而シテ物カ不可分ナル場合ニ於テ其一部ヲ返還セシムヘキトキハ其全部ヲ返還シ唯其適法ナル部分ニ付テハ遺留分權利者ヲシテ其價額ヲ償還セシムヘキモノトス(相續法四三四)

四 同 上——遺贈又ハ贈與カ遺留分ヲ侵害スル場合ニ於テハ其侵害スル部分ヲ減殺シ以テ遺留分ヲ補充セサルヘカラス是レ本條ノ規定スル所ナリ例ヘハ相續財產及ヒ相續開始前一年間ノ贈與ノ價額ヲ合ハセタルモノ一萬圓ニシテ遺留分權利者カ其半額ヲ受クヘキ場合ニ於テ若シ相續財產中ヨリ遺贈ノ價額ヲ控除シタルモノ右ノ半額ニ達セサルトキハ其半額ニ達スルマテ遺贈又ハ贈與ヲ減殺セサルコトヲ得ス(相續法四三四)

五 仁井田博士——所謂贈與又ハ遺贈ノ減殺トハ將來ニ向テ贈與又ハ遺贈ノ效力ヲ消滅セシムルコトヲ謂フ減殺ヲ爲ス權利ハ即チ減殺權トス所謂減殺ノ請求權是ナリ(相續法六九六)

六 牧野博士——所謂減殺トハ贈與又ハ遺贈ノ全部又ハ一部ノ效力ヲ失ハシムルヲ云ヒ贈與又ハ遺贈カ遺留分ヲ侵害スル場合ニ於テ其侵害スル部分ヲ減殺シテ以テ遺留分ヲ補充スルヲ名ケテ遺留分ノ保全ト云フ(相續法四一五)

七 同 上——被相續人カ自由ニ處分スルコトヲ得ヘキ範圍(Quotie disponible)ヲ超越シテ贈與又ハ遺贈ヲ爲シタルトキハ相續人ハ遺留分ヲ保全スルコトヲ得サル可シ斯ル場合ニ於テハ遺留分權利者ハ遺留分保全ノ爲メ一ノ制裁權ヲ有セサル可カラス即チ被相續人カ自由ニ處分スルコトヲ得ヘキ範圍ヲ超越シテ爲シタル贈與又ハ

三 減殺權ノ性質

(1) 減殺權ハ相續人固有ノ權利ナリ

(2) 減殺權ハ拋棄スルコトヲ得

(3) 遺留分侵害ノ意義

(4) 遺留分ヲ侵害シタル被相續人ノ行爲ハ當

遺贈ノ目的タル財產ヲ自己ニ歸セシメ得スンハアラス此制裁權ヲ稱シテ法律上減殺權(Droit de retention)トク謂フナリ(相續法四一三)

八 掛下學士——贈與又ハ遺贈ノ減殺トハ其全部又ハ一部ヲ取消スモノニシテ其目的物ノ特定物ナルトキハ其全部又ハ一部ヲ返還セシム可ク又其目的物ニシテ不特定物ナルトキハ其全部又ハ一部ヲ返還セシム可キモノトス(相續明大講四三四)

九 牧野博士——減殺權ハ被相續人カ自由處分ノ範圍ヲ超越シテ爲シタル贈與又ハ遺贈ノ效力ヲ失ハシムルモノナルカ故ニ受贈者又ハ受遺者ニ對シテノミ之ヲ行使スルヲ得故ニ此權利ハ一種ノ債權ナリ(相續法四一六)

一〇 柳川學士——遺留分權利者ノ減殺請求權ハ權利者カ相續ヲ承認シタル後ニアラサレハ之ヲ有セサルハ勿論ナレトモ其承認ノ單純ナルト限定的ナルトハ問フ處ニアラス又遺留分權利者カ減殺權ヲ有スルハ法律上ノ規定ニ因リ自己固有ノ權利トシテ之ヲ取消シタルモノニシテ被相續人ヲ承繼シテ取得シタルモノニアラス何トナレハ被相續人ハ此權利ヲ有セザリシモノナレハナリ但遺留分權利者ノ相續人ハ遺留分權利者ノ權利ヲ承繼シタルニ因リテ此權利ヲ取得シタルモノト謂ハサルヘカラス(相續法下六二三)

一一 梅博士——減殺權ハ一ノ財產權ナルカ故ニ權利者ニ於テ之ヲ拋棄スルコトヲ得ヘク而シテ一旦之ヲ拋棄シタル後ハ復減殺ヲ請求スルコトヲ得サルヘシ(相續法四三六)

一二 大審院——民法ニ於テ家督相續人ノ受クヘキ遺留分ヲ侵害シタルトハ被相續人カ生前處分若クハ死後處分ヲ以テ相續ニ因リ法律上相續人ノ受クヘキ權利ヲ處分シタル場合ヲ云フ(明治三五年オ一六六號同年六月二七日判決・民錄八輯六號一五六)

一三 仁井田博士——遺留分ノ侵害トハ被相續人カ贈與又ハ遺贈ヲ爲スニ依リテ遺留分ノ額ヲ減損スルコトヲ謂フ之ヲ要スルニ被相續人カ遺留分ニ依ル制限ニ拘ラス贈與又ハ遺贈ヲ爲シタルトキハ是レ即チ遺留分ヲ害シタルモノニ外ナラサルナリ(相續法六九五)

一四 奥田博士——本條ノ規定ニ依レハ被相續人ノ隨意ニ處分スルコトヲ得ル範圍ヲ超過シタル遺贈又ハ贈與ハ當然無效ト爲ルヘキモノニ非スシテ單ニ之カ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノナリ例ヘハ被相續人ノ遺產ハ十萬圓

ナルニ被相續人ハ一萬圓ヲ甲者ニ二萬圓ヲ乙者ニ三萬圓ヲ丙者ニ遺贈シタルトキノ如キ十萬圓ノ遺產ニ對シテ六萬圓ノ遺留分ヲ爲シタルモノナリ十萬圓ノ遺產中其半分即チ五萬圓ハ遺留分ニ屬スルモノナリ然レニ一萬圓ヲ超過處分セルモノナレハ其部分タル之ヲ減殺セサルヘカラサルナリ遺留分權利者力減殺權ヲ有スルハ遺留分ノ有力ナル制裁ナリトス(相續法四一七)

一五 梅博士——本條ノ規定ニ依レハ遺留分權利者ハ其遺留分ヲ害セラレタル遺贈又ハ贈與ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルニ止マリ敢テ此遺贈又ハ贈與ヲ無効トセス故ニ若シ遺留分權利者ニシテ減殺ヲ請求セサルトキハ假令遺贈又ハ贈與カ遺留分ヲ害スルモ敢テ其效力ヲ失フコトナキモノトス(相續法四三六)

一六 牧野博士——減殺權ハ遺留分ヲ害シタル遺贈又ハ贈與ノ效力ヲ失ハシムルニ在リ然レトモ此等ノ贈與又ハ遺贈ナリトモ當然無効ナルニ非ス遺留分權利者ニシテ減殺權ヲ行使セサルトキハ其贈與又ハ遺贈ハ依然トシテ其效力ヲ保有シ遺留分權利者ニシテ減殺ノ請求ヲ爲シタル場合ニ於テ遺贈ニ在リテハ其全部又ハ一部ノ失効ト爲リ贈與ニアリテハ此全部又ハ一部ノ解除ト爲ルモノトス隨テ受遺者又ハ受贈者ハ遺贈又ハ贈與ノ目的ヲ遺留分權利者ニ移付スルノ義務ヲ負フ而シテ其所謂遺留分保全ニ必要ナル限度トハ前説明セル遺留分ノ割合ニ依ルヘキヲ謂フナリ(相續法四一七)

一七 柳川學士——遺留分ヲ侵害シタル被相續人ノ處分ハ當然無効ノモノニアラスシテ遺留分權利者又ハ其承繼人ノ請求ヲ俟テ始メテ減殺セラルヘキモノナルコトヲ知ルヘシ當然無効ト爲ササルハ既ニ述ヘタル如ク濫リニ被相續人ノ自由處分ヲ制限セザランコトヲ欲シタル法意ニ出ツ然ラサレハ遺留分權利者又ハ其承繼人ニ於テ必要ヲ感セサルニ拘ラス減殺ヲ強ユルコトト爲リ徒ラニ被相續人ノ意思ヲ貫徹セサルノ外何得ル處ナキニ歸スヘシ(相續法下六二〇)

一八 島田學士——遺留分ハ被相續人カ爲ス無償行爲ノ限界ナルニ拘ハラヌ被相續人ハ此限界ヲ超越シ換言スレハ相續人ノ受クヘキ遺留分ヲ侵害シテ贈與又ハ遺贈ヲ爲スコトナキニ非ス此場合ニ於テ其贈與又ハ遺贈ヲ絕對ニ無効ト爲ストキハ遺留分ノ制度ヲ設ケタル趣旨ヲ貫徹スルコト能ハスト雖モ相續人カ多額ノ固有財産ヲ有スルトキノ如キハ被相續人ノ既ニ爲シタル處分ヲ無効ト爲ス必要ヲ感セサルコトモアルナルヘシ之ヲ以テ我民法ハ附令

四 減殺權行使ノ限度

贈與又ハ遺贈カ遺留分ヲ侵害シタル場合ト雖モ當然之ヲ無効ト爲サス相續人又ハ其承繼人ヨリ遺留分ヲ保全スルニ必要ナル限度ニ於テ其遺贈及ヒ贈與ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得ヘク適法ニ減殺ノ請求ヲ爲シタルトキハ請求ノ限度ニ於テ其贈與ノ效力ヲ失ハシメ又ハ其遺贈ヲ無効ナラシメ且受贈者又ハ受遺者ヲシテ其目的物ヲ返還セシムルコトト爲シタリ(相續法大正八明大講三四八)

一九 掛下學士——被相續人カ自由處分ノ範圍ヲ越エテ爲シタル贈與又ハ遺贈ハ法律上當然無効ト爲サスシテ唯タ之カ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルノミニ止メタルハ蓋シ何人ト雖モ生前處分又ハ死後處分ニ依リテ其財産ヲ處分スルコトヲ得ルヲ以テ本則ト爲ササル可カラサルノミナラス相續人ニシテ多クノ固有財産ヲ有シ又ハ自己ノ技術ニ依リテ裕カニ一家ヲ維持シ其生計ヲ營ムコトヲ得ル場合ニ於テ被相續人ノ爲シタル贈與又ハ遺贈ニ關スル行爲ヲ尊重セントスルニ此等ノ處分ヲ無効ト爲スノ必要アラサルヲ以テナリ(相續明大講四三三)

二〇 奥田博士——減殺請求權ハ遺留分保全ニ必要ナル限度ニ於テス其必要ナル限度トハ第一一三〇條及ヒ第一一三一條ニ規定セル遺留分ノ割合ニ依ルヘキモノニシテ之カ減殺ノ效力ハ遺贈ニ在テハ全部若クハ一部ノ失効ト爲リ贈與ニ在テハ全部若クハ一部ノ解除ト爲ルヲ通則トス(相續法四一八)

二一 仁井田博士——減殺ハ遺留分ヲ保全スルカ爲メ之ヲ爲スモノナルカ故ニ其保全ニ必要ナル限度ニ於テ之ヲ爲スヘキモノトス故ニ遺留分權利者ハ此限度ニ於テ減殺ニ依リ遺留分ヲ回復スルコトヲ得ヘシ(相續法六九八)

二二 同 上——負擔附贈與ハ其目的ノ價額中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シタルモノニ付キ其減殺ヲ請求スルコトヲ得是レ此贈與ニ因リテ受クル受贈者ノ利益ハ必シモ其目的ノ價額中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シタルモノト一致スルモノニ非スト雖モ一般ノ取引上之ヲ以テ此ノ贈與ノ價額ト認ムヘキカ爲ナリ故ニ負擔附贈與ヲ受ケタルモノハ負擔ノ價額ヲ超過シタル部分ノミニ付キ減殺ヲ受クルモノトス然レトモ其者ハ減殺ヲ受クルモ負擔ヲ免ルルコトヲ得ルモノニ非サルナリ(相續法六九八)

二三 牧野博士——減殺權ハ遺留分ノ保全ニ必要ナル限度ニ於テ之ヲ行ハサルヘカラス是レ減殺權ノ遺留分權利ノ作用タルヨリ生スル當然ノ結果ナリ(相續法四一七)

二四 掛下學士——本條ニハ遺留分ヲ保全スルニ必要ナル限度ニ於テ云々トアルカ故ニ遺留分ヲ害セサル贈與及

遺留分ハ單ニ被相續人ノ財産中ニ算定セラレルニ止リ減殺ノ請求ヲ受クルコトナシ今之ヲ例示セハ(イ)被相續人ノ爲シタル贈與及ヒ遺贈ノ目的ノ價額二萬圓ニシテ殘存セル財産ノ價額四萬圓合計六萬圓ナルトキ(ロ)贈與及ヒ遺贈ノ目的ノ價額三萬五千圓ニシテ殘存セル財産ノ價額二萬五千圓合計六萬圓ナルトキ法定家督相續人タル直系卑屬カ遺留分權利者ナリトセン歟其遺留分ノ權利ノ額ハ被相續人ノ財産ノ半額(三萬圓)ナルヲ以テ(イ)ノ場合ニ於テハ贈與及ヒ遺贈ハ毫モ遺留分權利者ヲ害セサルカ故ニ此場合ニ於テハ受贈者及ヒ受遺者ハ減殺ノ請求ヲ受クルコトナシ(ロ)ノ場合ニ於テハ五千圓丈ケハ遺留分權利者ノ害ト爲ルカ故ニ遺留分權利者ハ單ニ此額丈ケ贈與及ヒ遺贈ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルニ過キサルナリ(相續明大講四三五)

二五 板垣學士——請求權利者ト雖モ相續人カ受ケヘキ遺留分ヲ保全スルニ必要ナル限度ヲ超越スルヲ得ス即チ相續財産ノ半額若クハ三分ノ一カ現ニ殘存スルニ拘ラス贈與者ニ對シ贈與物ノ返還ヲ求メ又ハ遺贈ヲ辨濟スルヲ拒絕スヘカラス決シテ相續財産ノ半額又ハ三分ノ一ノ移轉アル様請求スルノ外ニ及フヲ得ス(相續明大講四三八)

1) 目的物カ不可分ナル場合ハ全部ニツイテ減殺スルコトヲ得

二六 金澤地方——遺留分減殺權ハ遺留分ノ保全ニ必要ナル限度ニ於テ之ヲ行ハサルヘカラサルコトハ民法第百三十四條ノ明定スル所ナルヲ以テ目的物カ可分ナルトキハ保全ニ必要ナル限度ヲ超越シタル減殺ノ請求ハ不當ナリト雖モ目的物カ不可分ニシテ而モ其一部ヲ減殺スヘキ場合ハ右ノ理論ヲ絕對ニ貫徹スルコトヲ得ス(明治四五年通一九號判決・評論第一卷民法三七八新開八一五號五六一)

二七 掛下學士——贈與又ハ遺贈ノ目的物カ不可分ナル場合ニ於テ其一部ヲ返還セシムヘキトキハ他ニ方法ナキカ故ニ其全部ヲ返還シ贈與又ハ遺贈ノ適法ナル部分ニ付テハ遺留分權利者ヲシテ其價額ヲ償還セシムルヨリ外アラサルナリ(相續明大講四三四)

(2) 減殺スヘキ財産數個アル場合ト權利者ノ選擇權

二八 金澤地方——減殺スヘキ目的物數個存在スル場合ニハ先ツ其何レヲ選擇スヘキカハ遺留分權利者ニ存スルモノトス(明治四五年通一九號判決・評論一卷民法三七八)

二九 梅博士——減殺權ハ遺留分權利者ノミ之ヲ有スルモノニシテ他ノ利害關係人ハ之ヲ有セサルヲ本則トス唯相續人其他ノ承繼人ハ他ノ財産權ニ同シク之ヲ承繼スヘキコト固ヨリナリ而シテ遺留分權利者ノ債權者モ亦第

五 減殺權ヲ行使シ得ル者

四百二十三條ノ規定ニ依リ其權利ヲ代ハリ行フコトヲ得ヘシ而シテ相續債權者モ若シ遺留分權利者カ單純承認ヲ爲シタルトキハ他ノ債權者ニ同シキカ故ニ亦同一ノ權利ヲ有スヘシ蓋シ一身ニ專屬スル權利ト認ムヘカラサレハナリ(相續法四三五)

三〇 奥田博士——減殺ノ請求權ハ遺留分權利者及ヒ其承繼人ニ屬ス被相續人ノ債權者ハ全ク減殺請求權ヲ有セサルナリ(相續法四一七)

三一 同——上——減殺請求ノ權利ハ相續人ノ一身ニ專屬スル權利ニアラサルヲ以テ其相續人相續分ノ讓受人又ハ遺留分權利者ノ債權者概シテ之ヲ言ヘハ其承繼人ニ於テ此權利ヲ行使スルヲ得ルモノナリ(相續法四一八)

三二 仁井田博士——減殺權ヲ有スル者ハ遺留分權利者及ヒ其承繼人トス遺留分權利者ノ承繼人トシテ減殺權ヲ有スルモノハ其相續人又ハ遺留分權利者ヨリ其相續分ヲ讓受ケタル者等ナリ而シテ減殺權者ニ對シテ債權者ヲ有スルモノハ其債權ヲ保全スルカ爲メ之ニ代リテ減殺權ヲ行フコトヲ得ヘシ(相續法六九六)

三三 牧野博士——減殺權ハ遺留分權ノ一作用ニ外ナラサレハ遺留分權利者ニ屬スヘキハ勿論ナリ唯此權利ハ遺留分權利者ノ一身ニ專屬スルモノニ非サルカ故ニ其相續人又ハ遺留分權利者ヨリ相續分ヲ讓受ケタル者仍チ承繼人ニ於テ之ヲ行使スルコトヲ得又遺留分權利者ノ債權者ハ第四百二十三條ノ規定ニヨリ自己ノ權利ヲ保存スルカ爲メニ遺留分權利者ニ代ハリテ此權利ヲ行使スルコトヲ得可シ(相續法四一五)

三四 柳川學士——減殺權ヲ行使スヘキ者ハ本條ノ規定ニヨリ遺留分權利者若クハ其承繼人ナルコト明ナリ遺留分權利者トハ第百三十條第百三十一條ノ規定ニヨリ遺留分ヲ受クルコトヲ得ヘキ者トシテ指定セラレタル家督相續人又ハ遺產相續人ナリ(相續法下六一)

三五 同——上——減殺權ハ遺留分權利者カ其有スル相續權ニ基キ他人ノ所有ニ歸シタル相續財産ノ返還ヲ請求スル權利ニ外ナラスシテ其一身ニ專屬スルモノニアラサルヲ以テ遺留分權利者ノ固有債權者ハ民法第四百二十三條ノ規定ニヨリ債務者ニ屬スル此權利ヲ行使スルコトヲ得ヘシ相續債權者ハ其資格ニ於テハ當然同一ノ權利ヲ有セス被相續人ヨリ贈與ヲ受ケ又ハ遺贈ヲ受ケタルモノ亦之ニ同シ(相續法下六一)

三六 島田學士——減殺ノ請求權ハ遺留分權利者タル相續人及ヒ其承繼人ニ屬ス相續債權者ノ如キハ減殺ノ請求

權ヲ有スルコトナシ(相續大正八明大講三四九)

三七 掛下學士——贈與及ヒ遺贈減殺ノ請求權ハ遺留分權利者及ヒ其承繼人ニ屬スト雖モ被相續人ノ債權者ハ之ヲ有セス(相續明大講四三四)

三八 板垣學士——減殺ノ請求ヲ爲シ得ル人ハ如何遺留分權利者ノ之ヲ請求シ得ルハ云フヲ待タス其承繼人モ亦之ヲ請求スルノ權利ヲ與ヘタル承繼人トハ一般承繼人及特定承繼人ノ二種ヲ包含スルモノニシテ相續人ノ如キハ勿論遺產分割前相續人ヨリ相續分ノ讓渡ヲ受ケタル者ノ如キ皆ナ此減殺請求權ヲ有スルナリ(相續編明大講四三七)

三九 仁井田學士——遺留分ヲ有スル數人ノ遺產相續人アルトキハ各自其遺留分ノ額ニ應ジ獨立シテ減殺ヲ爲スコトヲ得ヘシ(相續法六九六)

四〇 島田學士——減殺ノ請求ハ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈ノ受贈者又ハ受遺者ニ對シテ之ヲ爲スコトヲ要スレトモ其方式ニ關スル別段ノ定メナシ(相續大正八明大講三四九)

四一 法曹會——相續開始ノ時ニ到ラサレハ遺留分權利者ノ何人ナルヤ又遺留分幾何ナルヤヲ定ムル能ハサルカ故ニ相續開始以前ニ於テハ贈與ノ減殺ヲ請求スルヲ得ス(法曹一六卷一一號二五)

四二 牧野學士——減殺權ハ遺留分權利者ノ一作用ニ過キス遺留分權利者ハ確定相續人ニ非サレハ之ヲメセス故ニ相續開始ノ時ニ至ラサレハ遺留分權利者ノ何人タルカヲ確定スル能ハス相續開始以前ニハ未タ所謂遺留分權利者ナルモノアルヘカラス遺留分權利者ニ非サレハ遺贈又ハ贈與ノ減殺ヲ求メ得ヘキニ非サルカ故ニ從テ相續開始以前ニ於テハ未タ所謂減殺權ナルモノノ生スル事トアルナシ(相續法四一四)

四三 柳川學士——減殺請求權ヲ行使シ得ヘキ時期ハ相續開始後ナラサルヘカラス遺留分權利者ノ相續人カ此權利ヲ行使スルモ亦自己ノ爲メ相續開始シタル後タルコトヲ要スルハ勿論ナリ此時期以前ニ在テハ遺留分權利者ハ條件付トシテモ斯ル權利ヲ有スルヲ得サレハナリ(相續法下六二三)

四四 同——上——相續開始前ニ在リテハ遺留分權利者ハ將來ニ於テ此權利ヲ行フコトヲ得ルノ希望ヲ有スルニ過キス從テ相續開始以前ニ在リテハ何等保全處分ヲ爲スコトヲ得サルモノトス從テ又相續開始前ニ於テ遺死ノ

- 數人ノ遺留分權利者アル場合ノ請求權利ノ行使
- 六 相手方
- 七 減殺權ヲ行使シ得ル時期

八 減殺請求權行使方法

被相續人ノ爲シタル無償處分カ明カニ相續人ノ利益ヲ剝奪スルニ至ルヘキ虞アル場合ト雖モ豫シメ之レカ減殺權ヲ行使シ又ハ權利保全ノ爲メト稱シ何等カノ手段ヲ採ルカ如キハ許容セラルヘキモノニ非サルヘシ(相續法下六二四)

四五 東京控訴——遺留分ノ減殺ニ關シテハ單ニ相手方ニ對シ相當ノ限度ヲ指定シテ減殺ヲ請求スル旨ノ意思表示ヲ爲セハ法律上減殺ノ效力ヲ生シ之ニ因テ相手方ニハ減殺スヘキ割合ニ應ジテ受贈物ヲ返還スルノ義務ヲ生スルモノトス而シテ此返還ノ義務ハ其價額ヲ辨償シテ之ヲ免ルルヲ得ヘキノミナラス受贈物ノ返還ヲ爲スニ當リテモ數個ノ物件ニ就キ其何レヲ返還スヘキヤヲ定ムルニハ返還義務者ニ於テ選擇權ヲ有スルモノトス(新聞二六九號八)

四六 金澤地方——遺留分減殺權ハ權利者ノ意思表示ニ依リテ直チニ減殺ノ目的タル贈與取消ノ效果ヲ發生シ取テ裁判所ノ判決ヲ待ツヘキモノニアラス故ニ權利者ハ單ニ目的物ノ引渡シ若クハ抹消登記申請ノモノ判決ヲ請求スレハ足り贈與若クハ遺贈取消ノ判決ヲ求ムヘキモノニアラス(明治四五年通一九號判決・評論一卷民法三七九)

四七 梅博士——法律新聞二六九號八頁ニ掲載セル東京控訴院判決ハ「遺留分ノ減殺ニ關シテハ遺留分權利者カ裁判所ニ請求シテ之ヲ確定セシムルコトヲ要スルモノニアラス」トシテ遺留分減殺ノ訴ヲ却下シテ居ルノテアルカ是ハ予カ同意シ難キ所テアル成程遺留分減殺ノタメニハ訴ヲ起ス必要ハナイノテアルケレトモ相手方カ之ヲ争フ場合又ハ之ヲ争フ恐アル場合ニ於テ訴ヲ起シテ其權利ヲ確認セシムルニ利益アルコトハ言フマテモナイコトテアルカラ其訴ヲ許サヌ理由ハナイノテアル獨逸ニハ明文ヲ以テ確認ノ訴ヲ制限シテ居ルケレトモ我邦ニテハ何等ノ制限モナイカラ苟モ利益アレハ訴權カアルト謂ハネハナラヌ尤確認ノ訴ヲ起サスシテ直チニ給付ノ訴ヲ起ス方カ一層利益テアルコトカ常テアルケレトモ利益ノ多少ハ當事者ノ選擇ニ任ヌノ外ハナイ殊ニ遺留分減殺ノ權利アルコトサヘ明ニナレハ相手方ハ最早争ハヌコトカ知レテ居ルナラハ必スシモ給付ノ訴ヲ起サナイテモヨイノテアル(志林八卷五號四)

四八 奥田博士——減殺請求ハ必スシモ之ヲ裁判所ニ爲スコトヲ要セス(相續法四一八)

四九 柳川學士——減殺權ヲ行使セントスル者ハ減殺セラルヘキ贈與又ハ遺贈ヲ受ケタルモノニ對シ其減殺請求

ノ意思ヲ表示セサルヘカラス但其旨ノ意思ヲ表示スルヲ以テ足り裁判所ニ對シ減殺請求ノ訴ヲ提起スルコトヲ要セス(相續法下六二四)

五〇 掛下學士——減殺ノ請求權行使ノ方法ニ付テハ單ニ減殺ヲ請求スルコトヲ得トシ敢テ裁判所ニ之カ請求ヲ爲ス可キ旨ヲ規定セス(相續明大講四三五)

五一 板垣學士——請求ノ方法ハ成ルヘク簡易ナルヲ便利トス是レ本法ハ必スシモ裁判所ニ向テ請求スルヲ要スト爲ササル所以ナリ然リト雖受贈者又ハ受遺者ニ於テ減殺ヲ拒絕シ又ハ遺留分保全ノ必要ヲ超越スト爭フトキニ至リテハ減殺請求權利者ヨリ受贈者又ハ受遺者ノ普通裁判籍アル地方又ハ區裁判所ニ訴ヘサルヘカラス(相續編明大講四三八)

五二 東京控訴——登記ハ實體上ノ權利關係ヲ創設スル效力ナキモノナルカ故ニ登記ノ有無ハ遺留分ヲ保全スル爲メニナス贈與又ハ遺贈ノ減殺請求權行使ノ妨ケヲナスモノニ非ス(大正六年ネ五七五號同七年五月四日判決・評論七卷民法二七六)

五三 同 上——隱居者ノ財產留保力遺留分ノ規定ニ違反スルモ相續人ハ遺留分ノ保全ニ必要ナル限度ニ於テ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモ留保其モノハ無効ニ非サルモノトス(大正五年ネ六二八號同六年五月一〇日判決・評論六卷民法二一一)

五四 島田學士——隱居又ハ入夫婚姻ニ因ル家督相續開始ノ場合ニ於テ被相續人カ家督相續人ノ受クヘキ遺留分ヲ侵害シテ財產ヲ留保スルコトアルヘク國籍喪失ニ因ル家督相續開始ノ場合ニ於テ被相續人カ家督相續人ノ受クヘキ遺留分ヲ侵害シテ財產ヲ保有スルコトモアルヘシ此等ノ場合ニ於テハ明示ナシト雖モ家督相續人ヲシテ遺留分ヲ保全スルニ必要ナル限度ニ於テ其留保又ハ保有財產ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得セシムルヲ民法ノ趣旨ナリト解ス(相續大正八明大講三四九)

五五 大審院——民法施行以前ニ於テ女戸主カ夫婚姻ヲ爲シ家督相續ノ開始スル場合ニ相續財產ノ一部ヲ留保スルコトハ慣習法上認許セラレタル所ナルヲ以テ女戸主カ相續財產ノ全部ヲ保留シ家名ヲ維持スルニ必要ナル財產ヲ家督相續人ニ遺留セサルトキト雖モ女戸主ノ留保ハ全部無効ト爲ルモノニアラスシテ家名ヲ維持ニ必要ナ

九 民法施行前ニ於ケル財產留保ト本條ノ適用

(1) 登記アルモ減殺權行使ヲ妨ケス
(2) 遺留分ヲ侵害シタル財產留保ト減殺權ノ行使

ルヲ限度トシ家督相續人ノ減殺請求權ニ服セシメタルニ過キサルモノトス(大正四年オ一一〇號同年六月二日判決・評論四卷民法四七五)

五六 東京控訴——民法施行前ニ於ケル隱居ニ因ル家督相續ノ場合ニ隱居者カ相續財產ヲ留保スルニ當リ家名ノ維持ニ必要ナル財產ヲ遺留セサルトキニ於テモ隱居者ノ留保ハ全部無効ト爲ルモノニ非スシテ家名維持ニ必要ナル限度ニ於テ家督相續人ノ減殺請求權ニ服セシムルモノタルニ過キサルモノトス(大正五年ネ五九〇號同年三月九日判決・評論七卷民法一九四)

五七 同 上——民法施行前ニ於テハ被相續人カ留保ヲ爲スニ當リ相續人ノ家名維持ニ必要ナル財產ヲ遺留セサルシトキハ其留保ハ當然無効ナルモノニアラスシテ只相續人ニ於テ家名ヲ維持スルニ必要ナル限度ニ於テ留保財產ノ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルニ過キサルモノトス(大正三年ネ第一七四號同年二月二二日判決・評論三卷民法七六四)

五八 東京地方——民法施行前ニ於テ假令隱居者カ其財產ノ全部ヲ留保シタル場合ト雖モ其留保ハ當然無効ニアラスシテ相續人ヲシテ其家名ヲ維持スルニ必要ナル限度ニ於テ減殺請求權ヲ行使セシムルニ過キス(大正四年ワ五四九號同年一月二六日判決・評論四卷民法七五一)

第一千三百三十五條 條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ヲ以テ贈與又ハ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ニ於テ其贈與又ハ遺贈ノ一部ヲ減殺シタルトキハ遺留分權利者ハ第一千三百三十二條第二項ノ規定ニ依リテ定メタル價格ニ從ヒ直チニ其殘部ノ價額ヲ受贈者又ハ受遺者ニ給付スルコトヲ要ス

一 理由書——今終身定期金權ヲ或者ニ遺贈ノ目的ト爲シタルトキニ當リ評價ノ結果右ノ終身定期金ノ價格カ金七千圓ト爲リタル場合若クハ被相續人カ金五千圓ノ評價格ヲ有スル終身年金ノ遺贈ノ外別ニ金二千圓ノ遺贈ヲ爲シタル場合ニ於テ相續財產ノ價格カ金五千圓ノ價格ヲ有スルニ過キサルトキハ遺留分ヲ害スルノ結果ヲ生スヘキカ故ニ茲ニ減殺ノ問題ヲ生ス可シ果シテ然ラハ此等ノ場合ニ於テ減殺ノ方法ヲ定ムル必要アルハ勿論ナリ(三七八)

一本條制定理由

二 條件附權利又は存續期間ノ不確定ナル權利ニツキ減殺權ヲ行使スル方法

二 掛下學士——本法ニ於テハ被相續人カ自由處分ノ範圍ヲ超過シテ爲シタル遺贈ハ當然無効ニ非スシテ遺留分權利者カ唯タ其減殺ヲ請求スルコトヲ得ルニ過キサレモノト定メタルカ故ニ遺留分權利者カ減殺權ヲ拋棄シテ遺贈ノ履行ヲ爲シ得ルコトハ云フヲ俟タサルヲ以テ之ヲ明言スル必要ナシト雖モ相續人カ一時ニ評價額ノ支拂ヲ爲スコトヲ得ルハ特別ノ規定アルコトヲ必要ト爲スカ故ニ本條ノ規定ヲ設ケタルナリ(相續明大講四三七)

三 梅博士——第一千三百三十二條第二項ニ依レハ條件附權利及ヒ存續期間ノ不確定ナル權利ハ之ヲ評價シテ遺留分ヲ算定スヘキモノトセリ然リト雖モ之ヲ減殺スル必要アル場合ニ於テハ果シテ如何スヘキカ蓋シ其全部カ遺留分ヲ害スル場合ニ於テハ其全部ヲ減殺スヘキカ故ニ敢テ困難ナル問題ヲ惹起スルコトナシト雖モ若シ其一部ヲ減殺スヘキ場合ニ於テハ果シテ如何スヘキカ之ニ付テハ必スニ主義アリ(第一)條件ノ到來又ハ存續期間經過ノ後其一部ヲ減殺スルノ主義ト(第二)評價ニ從ヒ直チニ其一部ヲ減殺シテ殘部ヲ給付セシムルノ主義ト是ナリ然シテ第一ノ主義ノ理論上適當ナルコトハ固ヨリ論ヲ俟タズト雖モ此ノ如クシテハ利害關係人ノ權利義務不確定ナルコト久シキニ彌ルノ恐アリ爲メニ種々ノ不便ヲ見ルヘキコト蓋シ疑ヲ容レズ而シテ一旦遺留分ノ算定ニ付キ評價主義ヲ取リタル以上ハ寧ロ其評價ニ從ヒ直チニ一部ヲ減殺シ殘部ノ價額ヲ給付セシムルヲ簡便トス是レ本條ニ於テ右ノ第二ノ主義ヲ採用シタル所以ナリ(相續法四三七)

四 奥田博士——存續期間不確定ノ權利ヲ目的トシタル場合ハ之カ評價ヲ爲シテ減殺ヲ加ヘ其殘額ヲ一時ニ受贈者又ハ受遺者ニ給付スヘキモノトス(相續法四一九)

五 七井田博士——條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ヲ以テ贈與又ハ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ニ於テ其贈與又ハ遺贈ノ一部ヲ減殺スヘキトキハ遺留分權利者ハ第一千三百三十二條第二項ノ規定ニ依リテ定マリタル價額ニ從ヒ其殘部ノ價額ヲ直ニ受贈者又ハ受遺者ニ給付スルコトヲ要ス茲ニ所謂條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ヲ以テ贈與又ハ遺贈ノ目的ト爲ストハ贈與若クハ遺贈ニ依リ條件ヲ附シ若クハ不確定ナル存續期間ヲ附シテ新ニ權利ヲ與フルコト又ハ贈與若クハ遺贈ニ依リ現ニ存在スル條件附權利又ハ不確定ノ存續期間アル權利ヲ與フルコトヲ指スモノナリ(相續法七一三)

六 牧野博士——贈與又ハ遺贈ノ目的物カ不可分ナル場合ニ於テ其一部ヲ減殺スヘキトキハ果シテ如何此場合ニ付テハ別段ノ明文ナシト雖モ性質上分割スヘカラサルモノナルヲ以テ受贈者又ハ受遺者ヲシテ其目的物ノ全部ヲ返還セシムルノ外ナカルヘク唯其減殺スヘカラサル部分ニ相當スル價額ハ遺留分權利者ヲシテ之ヲ償還セシムルヲ相當トスヘキニ似タリ(相續法四二五)

七 同 上——條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利カ贈與又ハ遺贈ノ目的タル場合ニ於テ其贈與又ハ遺贈ノ一部ヲ減殺セハ以テ遺留分ヲ保全スルニ足ルヘキトキハ遺留分權利者ハ裁判所ノ定メタル鑑定人ノ評價額ニ從ヒ減殺スヘキ部分ニ相當スルモノヲ差引キ其殘部ノ價額ヲ受贈者又ハ受遺者ニ給付スルコトヲ要ス(相續法四二四)

八 柳川學士——條件附權利又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ヲ目的トスル贈與又ハ遺贈ハ裁判所ノ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其價額ヲ相續財產ニ加算シ以テ遺留分ノ價額ヲ算定スヘキモノナルコト第一千三百三十二條ノ規定ノ如シト雖モ是等ノ權利ヲ目的トスル贈與又ハ遺贈カ遺留分ヲ侵害シタル理由ニヨリ減殺セラルヘキモノナルトキハ如何既ニ爲シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒ其全部ヲ減殺スヘキトキハ其贈與又ハ遺贈ヲ取消シ之レカ返還ヲ求メ或ハ之レカ履行ヲ爲ササルコトヲ得ヘク敢テ困難ナシト雖モ是等贈與又ハ遺贈ノ一部ヲ減殺シテ是レリトスヘキ場合ニ於テハ如何ニスヘキカ例ハ被相續人カ年額五百圓ノ終身定期金ノ權利ヲ遺贈シタル場合鑑定人評價ノ結果金五千圓ノ價額ヲ有スルモノトシテ之ヲ相續財產中ニ加算シタル場合ニ於テ總相續財產カ債務ヲ控除シテ金七千圓ト爲ルトキハ相續人ハ右ノ遺贈ノ爲メ遺留分ヲ害セラルルコトト爲ルヲ以テ該遺贈ノ價額中金千五百圓ヲ減殺スルコトヲ得ヘシ(相續法下六二六)

九 掛下學士——贈與又ハ遺贈ノ目的カ單純ニシテ無條件ナルトキ及ヒ贈與又ハ遺贈ノ目的カ條件附又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ニシテ其全部ヲ減殺ス可キトキハ別ニ困難ナルコトナシト雖モ贈與又ハ遺贈ノ目的タル條件附又ハ存續期間不確定ナル權利ノ一部ヲ減殺スヘキトキハ如何此場合ニ於テハ裁判所ニ於テ選定シタル鑑定人ノ評價ニ從ヒテ定メタル金額ヲ基トシ其中減殺ス可キ價額ヲ控除シ殘部ヲ受贈者又ハ受遺者ニ給付セシムルコトト爲シタリ(相續明大講四三六)

一〇 板垣學士——贈與又ハ遺贈ノ目的カ條件附又ハ存續期間不確定ノ權利ニシテ其贈與又ハ遺贈ノ全部ヲ減殺

スヘキトキハ簡單ナリト雖其一部分ノミヲ減殺スヘキトキニ付テハ學說法制區々タル處ナリ或ハ遺留分權利者ニ一部減殺又ハ評價額即時拂ノ振替權ヲ與フルアリ或ハ受遺者又ハ受遺者ニ一部減殺又ハ評價額即時拂ノ振替權ヲ與フルアリ本法ハ遺留分權利者又ハ受遺者受贈者何レニ對シ振替權ヲ與フルモ其ニ不公平ヲ免レサルモノトシ斷然遺留分權利者ハ其遺贈又ハ贈與ヲ評價額ニ從ヒ減殺シタル其殘額ヲ遺留分ヲ害セサル範圍内ニ於テ即時ニ辨濟セサルヘカラストスルヲ正當ト認メタリ(相續編明大講四三九)

一 柳川學士——本條ノ規定ハ便宜ニ基ク法ノ擬制ニ外ナラサルカ故ニ他ノ場合ニ之ヲ擴充援引スルヲ得サルハ論ヲ俟タサル所ナリト雖モ本條ハ德國民法又ハ瑞西民法ノ如ク其適用ノ範圍ヲ利益權及ヒ年金權ニ限定セタルヲ以テ贈與又ハ遺贈ノ目的ニシテ苟クモ條件附又ハ存續期間ノ不確定ナル權利ナル以上ハ本條規定ノ適用ヲ受クルコトヲ得ヘキナリ(相續法下六二七)

第一千三百三十六條 贈與ハ遺贈ヲ減殺シタル後ニ非サレハ之ヲ減殺スルコトヲ得ス

一 本條制定理由

二 贈與及ヒ遺贈共ニ減殺セラルヘキ場合ノ減殺ノ順序

一 理由書——本條ノ規定ハ既成法典ニ於テ之ヲ見ス蓋シ既成法典ハ贈與ノ減殺ヲ認メサルヲ以テナリ然レトモ一旦贈與ノ減殺ヲ認ムル以上ハ遺贈ヲ減殺シタル後ニ非サレハ贈與ノ減殺ヲ爲スコト能ハサル旨ヲ規定スルヲ至當トス是レ本條ノ規定アル所以ナリ(三八〇)

二 梅博士——被相續人ハ遺留分ヲ侵害スルニ至ルマテハ自由ニ其財產ヲ處分スルコトヲ得タルモノナリ然ルニ贈與ハ皆生前處分ナルカ故ニ皆遺贈カ效力ヲ生スル前ニ其效力ヲ生シタルモノナリ故ニ若シ遺贈ノ全部又ハ一部ヲ減殺スレハ以テ遺留分ヲ保全スルニ足ルヘキ場合ニ於テハ敢テ贈與ヲ減殺スルノ理由ナシ蓋シ被相續人カ贈與ヲ爲シタル當時ニ在リテハ毫モ遺留分ヲ侵害スルノ事實アラザリシヲ以テナリ是レ本條ニ於テ贈與ヲ減殺シタル後ニ非サレハ之ヲ減殺スルコトヲ得サルモノトシタル所以ナリ(相續法四三八)

三 仁井田博士——凡ソ被相續人カ生前處分タル贈與ヲ爲シタル場合ニ於テハ其贈與ノ效力ハ遺贈ノ效力ニ先チテ發生スルモノナルカ故ニ遺贈及ヒ贈與ヲ悉ク減殺セサルモ遺留分ヲ保全スルニ足ルヘキ場合ニ於テハ被相續人カ贈與ヲ爲ス際ニ在リテハ未タ全ク遺留分ヲ害セサルカ又ハ其一部ヲ害スルニ過キサルモノト謂フヘシ是レ此

場合ニ於テハ先ツ遺贈ヲ減殺スヘキモノト定メタル所以ナリ(相續法七〇〇)

四 同 上——遺留分ヲ保全スルカ爲ニ總テノ遺贈ト第一千三百三十三條ニ掲ケル總テノ遺贈トヲ共ニ減殺スヘキ場合ニ於テハ法律ニ於テ減殺ノ順序ヲ定ムル必要ナシ然レトモ單ニ遺贈及ヒ同條ニ掲ケル贈與中ノ或モノノ全部又ハ一部ヲ減殺スルノミニテ遺留分ヲ保全スルニ定ルヘキ場合ニ於テハ法律カ減殺ノ順序ヲ定メスシテ減殺權者ノ爲ス所ニ一任セハ不公平ノ結果ヲ生スルニ至ルヘキカ故ニ法律ニ於テ其順序ヲ定ムル必要アリ是レ以下説明スルカ如ク減殺ノ順序ニ關スル規定アル所以ナリ(相續法六九九)

五 牧野博士——遺贈ヲ減殺シタル後ニ非サレハ贈與ヲ減殺スルコトヲ得ス蓋シ贈與ハ一ノ生前處分ニシテ當事者間ノ契約ニ因リ成ルモノナリ相續開始前ニ於テ既ニ其效力ヲ生シ贈與者ハ其贈與シタル物又ハ權利トハ全ク關係ナク受贈者ハ自由ニ之ヲ處分シ相續開始ノ當時ニ於テハ最早其手中ニ存セサルカ如キコトナシトセス之ニ反シテ遺贈ハ遺言者ノ死亡ニ因リ初メテ其效力ヲ生シ所謂死後處分ニ屬シ相續開始ノ當時ニ在テハ遺贈ノ目的物ハ未タ受遺者ノ手ニ渡ラサルヲ普通トス而シテ被相續人ノ爲シタル贈與又ハ遺贈ハ時ノ前後ヨリシテ之ヲ見ルモノハ生前處分ニシテ一ハ死後處分タリ後者ヲ先ニシテ前者ヲ後ニスヘキハ前示原則ノ適用上相當ナルノミナラス被相續人カ贈與ヲ爲シタルニ止マルトキハ未タ全ク遺留分ヲ害セサルカ又ハ其一部ヲ害スルニ過キサルヘク遺贈ヲ爲スニ因リテ始メテ遺留分ヲ害スルニ至リタルモノト認ムルニ足ル可シ是レ法律カ第一次ニ於テ減殺スヘキモノハ遺贈ナリトセル所以ナリ(相續法四一九)

六 柳川學士——遺贈ハ贈與ニ先シテ減殺セラルヘク遺贈ノ全部ヲ減殺スルモ仍ホ相續人ノ遺留分ヲ充實スルニ足ラサル場合ニ限リ始メテ遺贈ニ及ホスヘキモノトセリ(相續法下六二八)

七 島田學士——贈與ハ生前行為ニシテ遺贈ハ死後處分ナルカ故ニ贈與ハ遺贈ニ先チテ其效力ヲ生シタルモノナリ然ルニ遺贈ヲ減殺スルコトニ因リテ遺留分ヲ回復スルニ足ルヘキ場合ニ在リテハ被相續人カ遺贈ヲ爲サザリシナラハ遺留分ノ侵害ナク隨テ贈與ハ其效力ヲ生シタル當時ニ於テ遺留分ヲ侵害スル事實ナカリシモノナリ是レ即チ減殺ヲ爲スコトニ付キ贈與ト遺贈トノ間ニ先後ノ順序ヲ定メタル所以ナリトス(相續大正八明大講三五〇)

八 掛下學士——本法ニ於テハ先ツ遺贈ヲ減殺シ尙ホ不足アルトキニ非サレハ贈與ヲ減殺セサルモノト爲セリ

蓋シ兩者ノ間此ノ如ク前後ノ區別ヲ爲シタルハ被相續人ハ遺留分ヲ侵害スルニ至ルマテハ自由ニ其財産ヲ處分スルコトヲ得タルモノニシテ贈與ハ生前處分ナルカ故ニ遺留分ノ效力ヲ生スル前ニ於テ既ニ其ノ效力ヲ生シタルモノナリ而シテ被相續人カ贈與ヲ爲シタルニ止メテ遺留分ヲ爲サリシニ於テハ生前處分ハ遺留分ヲ全ク侵害セス若クハ之ヲ侵害スルコト多大ナラザリシニ反シ之ヨリ後ニ爲シタル遺留分ニ依リテ遺留分ヲ侵害スルニ至リタルモノナレハ若シ遺留分ノ全部又ハ一部ヲ減殺スレハ以テ遺留分ヲ保全スルニ足ル可キ場合ニ於テハ敢テ贈與ヲ減殺スルノ理由ナシ是ヲ以テ贈與ヨリ先キニ遺留分ヲ減殺シタルモノト爲シタルナリ(相續明大講四三九)

三 隱居者ノ留保財産ト減殺ノ順序

九 板垣學士——遺留分ノ減殺ヲ認ムルノミナラス贈與ノ減殺ヲ認ムル以上贈與ト遺留分トアル場合同時ニ減殺シ得ヘキカ又其何レヲ前キニシ何レヲ後チニスヘキカヲ定メサルヘカラス本法ハ遺留分ヲ減殺シタル後ニアラスンハ贈與ノ減殺ヲナスコト能ハストセリ(相續編明大講四四一)

四 被相續人ハ本條ト異ナリ意思表示ヲ爲シ得ルヤ

一〇 樹下學士——隱居者及ヒ入夫婚姻ヲ爲ス女戸主ハ確定日附アル證書ニ依リテ其財産ヲ留保スルヲ得ルコトハ家督相續ノ效力トシテ第九百八十六條ニ規定スル所ナリ而シテ隱居者女戸主カ此規定ニ從ヒテ爲シタル財産ノ留保カ他ニ對シテ爲シタル贈與ト共ニ遺留分ヲ侵害スル場合ニ於ケル減殺ノ順序ニ付テハ規定ナシト雖モ條理上第一ニ減殺スヘキモノハ留保ナリトセサル可カラズ(相續明大講四四〇)

一一 柳川學士——被相續人ハ本條ノ規定ニ異ナル意思ヲ表示スルコトヲ得ルヤ否ヤニ付テハ多少ノ疑ナキニアラサルモ本條ハ次條但書ニ於ケルカ如キ別段ノ規定ヲ爲ササルノミナラス前述ノ如ク本條立法ノ理由カ贈與ノ性質上遺留分ニ先立チテ效力ヲ生スルコト及ヒ遺留分ノ爲メ已ニ爲サレタル贈與ヲ無効ト爲スヲ得ザル點ニ存スルヨリ觀レハ被相續人ノ反對意思ハ之ヲ認容セザル法意ナルコトヲ認ムルニ難カラズ(相續法下六三〇)

第一千百三十七條 遺留分ハ其目的ノ價格ノ割合ニ應シテ之ヲ減殺ス但遺留分者カ其遺留分ニ別段ノ意思ヲ表示シタルトキハ其意思ニ從フ

一 理由書——本條ノ規定ハ財産取得編第三百八十六條ノ規定ヲ採用セサルモノトス今諸國ノ立法例ヲ見ルニ遺留分ノ減殺ヲ認ムル法典ニ於テハ孰レモ本條ノ如キ規定ヲ設ケタリ既成法典ニ於テハ包括ノ遺留分ト特定ノ遺留分トヲ問ハス云々トアルモ此事タルヤ敢テ言フヲ要セサルナリ但書ノ規定ハ外國ノ法典ニ於テ概ネ之ヲ設ケタリト雖モ既成法典ニ於テハ之ヲ設ケス然レトモ既成法典ニ於テモ敢テ別段ノ意思表示ヲ認メサルモノニ非サルヘシ凡遺留分ニ關スル規定ハ公益上ノ規定ナルカ故ニ減殺ニ關スル規定モ亦公益上ノ規定ナリト爲ス者ナキニ非サルヲ以テ但書ノ規定ナキトキハ實際疑ヲ生スルニ至ラン佛民法ニ於テハ別段ノ意思ハ之ヲ明示セサルヘカノスト爲シタリト雖モ本條ニ於テハ遺留分ニ別段ノ意思ヲ表示シタルトキハ此限リニ在ラスト爲シタルニ過キス然レトモ實際ノ結果ニ於テハ佛民法ノ規定ト毫モ異ルコトナカルヘシ蓋シ本案ノ主義ニ依レハ遺留分ヲ爲スニハ書面ヲ作ルコトヲ必要トスルヲ以テナリ而シテ本條ノ減殺方法ニ依ラサル旨ヲ示ス別段ノ意思表示ハ明確ヲ期スルカ爲メ遺留分ニ於テ之ヲ爲ササル可カラストスル必要アル可シ(三九〇)

一本條制定理由

二 遺留分ノ相互間ニ在リテハ目的物ノ價額ニ從ヒ減殺ス

二 梅博士——遺留分ノ全部カ遺留分ヲ侵害スル場合ニ於テハ其全部ヲ減殺スヘキカ故ニ敢テ其間ニ甲乙ノ別ナキコト勿論ナリト雖モ若シ其全部ヲ減殺スル必要ナキ場合ニ於テハ果シテ其ノ遺留分他ノ遺留分ヨリ先ニ減殺スヘキカ將タ平等ニ之ヲ減殺スヘキカ是レ本條ノ規定スル所ナリ而シテ本條ニ於テハ原則トシテ其目的ノ價格ニ應シ平等ニ之ヲ減殺スヘキモノトセリ例ヘハ遺留分ノ總額カ一萬圓ナル場合ニ於テ其七千圓ヲ減殺スヘキ場合ニ於テハ各遺留分ニ付其十分ノ七ヲ減殺スヘキカ如シ(相續法四三九)

三 奧田博士——遺留分者カ遺留分ヲ爲シタル時ニハ前後アリトスルモ其效力ヲ發生スルハ凡テ遺留分者死亡後ニ在ルモノトス(〇八七、一〇九六)而シテ其遺留分タル遺留分ヲ害スル爲メ必要ナル限度ニ於テ減殺セラルヘキモノニシテ同シク遺留分タルニ於テハ別段ノ遺留分アル場合ノ外包括名義ノ遺留分ト特定名義トノ遺留分ニ論ナク各遺留分ノ目的ノ價額ノ割合ニ應シテ一齊ニ之ヲ減殺スヘキモノトス(相續法四二二)

四 仁井田博士——凡ソ數個ノ遺留分遺留分者ノ死亡ノ時ニ於テ同時ニ其效力ヲ生スルコトヲ通常トスルカ故ニ通常相合シテ遺留分ヲ害スルモノト謂ハサルヘカラス而シテ遺留分者ノ意思ハ減殺ニ關シテ通常數個ノ遺留分間ニ差等ヲ設ケサルニ在リト謂フヘシ是レ數個ノ遺留分減殺セサルモ遺留分ヲ保全スルニ足ルヘキ場合ニ於テハ遺留分者カ別段ノ意思表示ヲ爲シタル場合ヲ除キ平等ニ其遺留分ヲ減殺スヘキモノト定メタル所以ナリ(相續法七〇)

五 牧野博士——多クノ遺贈併存スル場合ニ於テハ遺贈ハ遺言者カ遺言ヲ爲シタル時ニハ前後アルヘシトスルモ其效力ノ發生ハ總テ遺言者死亡ノ時ニ在リ從テ數多ノ遺贈ニ付テ前後ノ差等アルヘキニ非スシテ皆同時ニ其效力ヲ生スルノ結果相合シテ遺留分ヲ害スルモノト謂フヘシ故ニ遺贈ハ其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ之ヲ減殺ス(相續法四二〇)

六 柳川學士——遺贈モ亦其全額ヲ減殺スルヲ要セサルトキハ各個ノ遺贈間均シク前後ノ順序ヲ定メ減殺セラレヘキモノト然ラサルモノトヲ定ムヘキカト云フニ本條ハ遺贈モ亦減殺セラレヘトキハ其目的ノ價額ニ從ヒ之ヲ減殺セラレヘキモノトセリ蓋シ二個以上ノ遺贈ハ遺言者タル被相續人ノ死亡ニヨリ同時ニ其效力ヲ生シ其間前後ノ順序ヲ定ムルヲ得サルモノナルカ故ニ其減殺ハ遺贈價額ノ割合ニ從フヘキモノトシタリ故ニ例ハ金五千圓ノ甲遺贈ト金二千五百圓ノ乙遺贈アル場合遺贈ノ總價額中ヨリ金三千圓ヲ減殺スルヲ以テ足ルモノナル場合ハ甲ハ二千圓ノ減殺ヲ受クヘク乙ハ千圓ノ減殺ヲ受クルニ止マルヘシ(相續法下六三〇)

七 掛下學士——遺贈數多アル場合ニ於テハ如何ニ減殺ス可キヤ其中日附ノ前後ニ依リテ減殺ノ前後ヲ定ム可キヤ又ハ然ラスシテ遺贈中ニ優劣ノ區別ヲ爲ス可キヤ將タ各遺贈ノ目的ノ價額ノ割合ニ應シテ減殺ス可キヤノ問題生ス可キヲ以テ本法ニ於テハ諸國立法例ノ認ムルカ如ク各遺贈ノ目的ノ價額ノ割合ニ應シテ減殺スヘキモノト爲セリ是ヲ以テ包括名義ノ遺贈ト特定名義ノ遺贈トノ間ニ於テ毫モ區別アルコトナシ而シテ遺贈中ニ於テ區別ヲ爲スカ如キハ公平ヲ缺クモノト云ハサル可カラス(相續法大講四四一)

八 島田學士——二個以上ノ遺贈アル場合ニ於テ其全部ヲ減殺スルコトヲ要セサルトキハ各遺贈ハ其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ之ヲ減殺ス但遺言者カ其遺言ニ別段ノ意思ヲ表示シタルトキハ其意思ニ從フ二個以上ノ遺贈ハ被相續人ノ死亡ニ因リ同時ニ死後處分タルコト確定シタルモノナルカ故ニ原則トシテハ其間ニ減殺ノ順序ヲ定メス平等ノ割合ヲ以テ之ヲ減殺スルコトト爲シタルナリ(相續法大正八明大講三五〇)

九 板垣學士——遺贈ヲ減殺スヘキ場合ニ在ツテハ包括遺贈ト特定遺贈トノ間ハ各自其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ減殺スルニ非スンハ公平ト云フコト能ハス是レ本法カ其趣旨ノ規定ヲ設ケタル所以ナリ(相續編明大講四二二)

三 包括遺贈ノ減殺ト債務ノ免除

四 遺言者カ遺言ヲ以テ減殺ノ順序及ヒ割合ヲ定メタル場合ノ效力

一〇 奥田博士——包括ノ遺贈ハ債務ヲモ包含スルモノナリ故ニ其目的タル價額ノ割合ヲ算スルニハ先ツ其含有スル債務額ヲ控除スヘキモノナルヲ以テ其殘額中ヨリ減殺セサルヘカラス若シ其含有スル債務額ヲ控除セシテ減殺スルトキハ特定ノ遺贈ニ比シテ不公平ノ結果ヲ生スレハナリ(相續法四二二)

一一 梅博士——若シ遺言者カ其遺言中ニ別段ノ意思ヲ表示シタルトキハ之ニ從フヘキコト固ヨリナリ例ヘハ遺言者カ其遺贈ノ遺留分ヲ侵害スルコトヲ知リ又ハ恐レテ若シ減殺ノ請求アラハ一定ノ順序ニ依リテ之ヲ減殺スヘキモノトスルカ又ハ某ノ遺贈ニ限リテハ必ス其全部ヲ辨濟スヘク減殺ハ他ノ遺贈ニ付テノミ之ヲ爲スヘキコトヲ定ムルコトアルヘシ(相續法四四〇)

一二 奥田博士——遺留分ニ關スル規定ハ公益上ノ規定ナルカ故ニ減殺ニ關スル規定モ亦公益上ノ規定ナリト爲スモノナキニ非ス但書ノ規定ハ此疑ヲ決シ遺言者ノ別段ノ意思ヲ妨ケサルモノトス例ヘハ遺言書中ニハ他ノ贈與ヲ減殺スルコトアルモ此贈與ハ之ヲ減殺スヘカラスト明記シタルトキノ如シ減殺ノ規定ハ固ヨリ遺留分ヲ完全ナラシムル爲メニ外ナラス勉メテ遺言者ノ意思ヲ重ニスルモノナルヲ以テ此ノ如キ別段ノ遺言ヲ妨ケサルモノトス即チ其別段ノ遺言タル減殺ノミニ關シ決シテ遺留分ヲ害スルヲ得サルモノトス(相續法四二三)

一三 牧野博士——遺言者カ其遺言ニ別段ノ意思ヲ表示シタルトキハ其意思ニ從フヘキモノトス想フニ遺留分ニ關スル規定ハ公益上ノ爲メニスルモノナルカ故ニ減殺ニ關スル規定モ亦公益上ノ規定ナリトスルニ於テハ遺言者カ其遺言ニ別段ノ意思ヲ表示スルコトヲ許スヘキニ非サルカ如シ然レトモ減殺ナルモノハ本來遺留分ヲ保全セシムルカ爲メニシテ遺留分制度ハ一人人情ノ通義ニ基キタルモノナルコトヲ知ラハ遺言者ノ別段ノ意思ニ重キヲ置クモ敢テ失當ナラサルヘク又敢テ遺留分制度ト相容レサルモノニモ非ス此ノ如ク遺言者ノ別段ノ意思ヲ容ルルモノナルカ故ニ遺言者ハ或ハ一定ノ順序ニ從ヒ數個ノ遺贈ヲ減殺スヘキ旨ヲ表示スルコトヲ得ヘク或ハ目的ノ價額如何ニ拘ハラス平等ノ割合ヲ以テ減殺スヘキ旨ヲ表示スルコトヲ得ヘク孰レニスルモ此場合ニ在リテハ遺言者ノ意思ニ從ハサルヘカラス(相續法四二一)

一四 柳川學士——遺贈ニ付キ法ノ認メタル前示減殺ノ方法ハ被相續人ノ意思ヲ推定シ之ヲ補充シタルモノニ過キサルヲ以テ被相續人ハ遺言ヲ以テ以上ト異ナル方法ヲ指定スルヲ妨ケス故ニ被相續人ハ某ニ對スル遺贈ハ之ヲ

減殺セス某ニ對スル遺贈ニ付テノミ減殺セラルヘキ旨ヲ定ムルコトヲ得之レ本條但書ノ規定トス但遺贈ノ價額全部ヲ減殺スルニ非スンハ相續人ノ遺留分權ヲ保全スルヲ得サル場合ニ於テハ被相續人ノ爲シタル右別段ノ意思表
示ハ其效力ヲ保有スルコトヲ得サルハ論ヲ俟タス(相續法下六三一)

第一千三十八條 贈與ノ減殺ハ後ノ贈與ヨリ始リ順次ニ前ノ贈與ニ及フ

一 理由書

既成法典ニ於テハ贈與ノ減殺ヲ認メサルカ故ニ本條ノ規定ヲ設ケスト雖モ贈與ノ減殺ヲ認ムル法典ニ於テハ孰レモ本條ノ如キ規定ヲ設ケタリ凡ソ被相續人カ前ノ贈與ヲ爲スニ當リテハ未ダ遺留分ヲ害スルニ至ラサル場合アルカ故ニ贈與ノ減殺ハ後ノ贈與ヨリ始メ順次ニ前ノ贈與ニ及フモノトスルヲ至當トス是レ本條ノ規定アル所以ナリ(三八一)

二 贈與相互間ニ於ケル減殺ノ順序

梅博士 遺贈ハ遺言者死亡ノ時ニ一時ニ其效力ヲ生スヘキカ故ニ(停止條件附遺贈ハ條件成就ノ時ヨリ其效力ヲ生スヘキヲ原則トスルト雖モ第一千三十五條ノ規定ニ依リ直チニ之ヲ評價シテ減殺ヲ行フヘキモノトセルカ故ニ減殺ニ付テハ他ノ遺贈ト異ナルコトナシ)之ヲ減殺スルニ當リテハ平等ニ之ヲ減殺スヘキヲ原則トスルコト固ヨリ其當ヲ得タリト雖モ贈與ニ至リテハ然ラス其效力ヲ生スル時期各々異ナルカ故ニ遺留分ヲ侵害スルニ至ルマデニ爲シタル一切ノ贈與ハ皆適法ノモノニシテ毫モ之ヲ減殺スヘキ理由ナシ故ニ贈與カ遺留分ヲ侵害スル場合ニ於テハ後ノ贈與ヨリ始メ順次ニ前ノ贈與ニ及テ之ヲ減殺スヘキコト固ヨリ至當ト謂ハサルコトヲ得ス(相續法四四〇)

三 奥田博士 凡ソ贈與ノ減殺ヲ認ムルニ於テハ其減殺順序ヲ定メサルヘカラス即チ被相續人カ前ノ贈與ヲ爲スニ當リテハ未ダ遺留分ヲ害スルニ至ラザリシモ後ノ贈與ヲ爲シタル爲メ始メテ遺留分ヲ害スルニ至ルコトアルヘキヲ以テナリ故ニ贈與ノ減殺ハ後ノ贈與ヨリ始メ順次ニ前ノ贈與ニ及フ者トス(相續法四二三)

四 仁井田博士 凡ソ後ノ贈與ヲ減殺スルカ又ハ其減殺後ニ前ノ贈與ノ一部ヲ減殺スルノミニテ遺留分ヲ保全スルニ足ルヘキ場合ニ於テハ被相續人カ前ノ贈與ヲ爲ス際ニ在リテハ未ダ全ク遺留分ヲ害セサルカ又ハ其一部ヲ害スルニ過キサルモノト謂フヘシ是レ數箇ノ贈與ヲ以テ減殺セサルモ遺留分ヲ保全スルニ足ルヘキ場合ニ於テ

贈與ノ減殺ヲ爲スニハ後ノ贈與ヨリ始メ遺留分ヲ保全スルコトヲ得ルニ至ルマテ順次ニ前ノ贈與ヲ減殺スヘキモノト定メタル所以ナリ(相續法七〇一)

五 牧野博士 贈與ハ遺贈ト異ナリ當事者ノ契約ト同時ニ直チニ其效力ヲ生シ效力發生ノ時期ニ於テ各異ナル所アリ故ニ遺留分ヲ侵害スルニ至ルマテ爲シタル一切ノ贈與ハ之ヲ減殺スヘキ謂ハレアルコトナシ即チ被相續人カ前ノ贈與ヲ爲スニ當リテハ未ダ遺留分ヲ侵害スルニ至ラサルモ後ノ贈與ニ由リテ始メテ遺留分ヲ侵害スルニ至リシモノト認メ得ヘキカ故ニ贈與カ遺留分ヲ侵害スル場合ニ於テハ後ノ贈與ヨリ始メ順次ニ前ノ贈與ニ及ヒテ之ヲ減殺スヘキコト至當ナリト謂ハサルヲ得ス(相續法四二二)

六 柳川學士 遺贈ノ全部ヲ減殺シテ仍ホ遺留分ニ不足ヲ告クルトキハ減殺ハ贈與ニモ及フヘシト雖モ其贈與カ數個アリ而カモ其全部ノ價額ヲ減殺スルヲ要セサル場合ニ於テ減殺セラルヘキ順序如何ト謂フニ本條ハ贈與ヲ減殺スヘキ場合ハ後ノ贈與ヨリ始メ順次前ノ贈與ニ及ホスヘキモノトセリ蓋シ贈與者カ既ニ前ノ贈與ヲ爲シタルトキハ後ノ贈與ハ其爲シ得ヘキ範圍(即チ贈與ノ價額ヲ控除シタル殘餘ノ財産)ニ於テセサルヘカラス後ノ贈與ヲ有效タラシメンカメ前ノ贈與ヲ犧牲ニ供スルカ如キハ間接ニ前贈與ヲ取消ス結果トナリ許スヘカラサルヲ以テナリ(相續法下六三二)

七 板垣學士 贈與ノ減殺ヲ認メタル以上數個ノ贈與アル場合同時ニ減殺スヘキカ前後區別ヲ立ツヘキカヲ決セサルヘカラス本法ハ其減殺ノ順次ハ後ノ贈與ヨリ始メ前ノ贈與ニ及ホスモノトセリ蓋シ被相續人カ前ノ贈與ヲナスニ當リテハ未ダ遺留分ヲ害スルニ至ラサル場合ナリシコトアル可クシテ後チノ贈與ハ遺留分ヲ害スルニ切ナル道理ナルヲ以テナリ(相續編明大講四四二)

八 掛下學士 贈與カ數多アル場合ニ於テモ遺贈ノ數多アル場合ノ如ク其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ減殺スヘキヤ其中ニ於テ優劣ノ區別ヲ爲ス可キヤ將テ其日附ノ前後ニ依リテ減殺ノ前後ヲ定ムヘキヤノ問題生ス可ク而シテ此場合ニ於テハ遺贈ノ如ク其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ減殺スルコトヲ得ス其日附ノ順序ニ從ヒ減殺ノ前後ヲ定ム可キモノナルカ故ニ後ノ贈與ヲ先キニ減殺シ順次其前ニ及フ可キモノト爲シタリ(相續編明大講四四二)

(1) 贈與ノ前後ノ區別ナ

★場合

(2)贈與ノ前後ニ争アル場合

三 死因贈與ト本條ノ適用

一 本條制定理由

二 減殺權行使ノ效力

民法相續編 第七章 遺留分 第一三九條

一一八四

トモ其成立ニシテ同時ナルトキハ各其目的ノ價額ノ割合ニ應シテ減殺ヲ受ク可キモノナルヲ論テ俟タサルナリ
(相續明大講四四三)

一〇 柳川學士——贈與ノ日附ノ前後ニ付キ争アルトキハ確定日附アルニアラサレハ相續人若クハ他ノ受贈者ニ對抗スルコトヲ得サルハ論ヲ俟タス日附力同一ナルモ贈與ノ行ハレタル時ニ前後アルトキハ其前後ノ順序ニヨリ先ツ後ノ贈與ヲ減殺スヘク前後不明ナルトキハ同時ニ爲サレタルモノト看做スノ外ナカルヘシ(相續法下六三二)
一一 同 上——本條ノ規定ハ死因贈與ニ付テモ適用アリ何トナレハ死因贈與モ生前行爲ニ外ナラス唯其行爲ノ運命カ受贈者ニ於テ贈與者ノ死亡前ニ死亡セサルコトノ條件ニ繋ルモノナレハナリ(相續法下六三三)

第一千三十九條 受贈者ハ其返還スヘキ財産ノ外尙ホ減殺ノ請求アリタル日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ要ス

一 理由書——佛民法伊太利民法及ヒ西班牙民法ニ於テハ遺留分權利者カ一年内ニ減殺ヲ請求スルトキハ贈與者ノ死亡ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルモノトシ若シ一年内ニ請求ヲ爲ササルトキハ請求ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルニ過キサルモノト爲セリ之ニ反シテ葡萄牙民法ニ於テハ本條ト全く同一ノ主義ヲ採レリ今贈與ノ減殺ヲ許ス以上ハ理論上遺留分權利者ハ受贈者ニ對シテ相續開始日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルモノト爲ササル可カラズ然レトモ受贈者ハ通常其收取シタル果實ヲ消費スヘキカ故ニ相續開始ノ日以後ノ果實ヲ返還セサルヘカラサルモノナリトスルハ甚ダ酷ナリト云フヘシ是理論ヲ棄テ實際ノ便利ヲ主トシテ本條ノ規定ヲ設ケタル所以ナリ(三八一)

二 梅博士——減殺ノ效力ハ遺贈ノ全部又ハ一部ノ取消ニ等シキコトハ右ニ述ヘタルカ如キモ敢テ所謂「法律行爲ノ取消」ト全ク同一ノ效力ヲ生スルモノニ非ス故ニ遺贈又ハ贈與ノ目的タル權利ハ當然遺留分權利者ニ移轉スルニ非ス唯受遺者又ハ受贈者ヲシテ返還ノ義務ヲ負ハシムルニ過キス但其權利未タ受遺者又ハ受贈者ニ屬セサル場合ニテハ實際相續人ニ於テ其遺贈又ハ贈與ヲ履行セシテ其義務ヲ免ルルモノトスヘキノミ(相續法四三五)
三 仁井田博士——遺留分權利者カ贈與又ハ遺贈ノ全部又ハ一部ヲ減殺シタルトキハ贈與又ハ遺贈ノ全部又ハ一部ハ將來ニ向テ其效力ヲ失フモノトス(相續法七〇四)

(1)未タ財産ヲ給付セサル場合
(2)既ニ給付ヲ受ケタル場合

(3)受贈者又ハ受遺者ノ附屬義務

一部ハ將來ニ向テ其效力ヲ失フモノトス(相續法七〇四)

四 柳川學士——減殺權ノ行使ハ被相續人ノ爲シタル贈與又ハ遺贈ヲ相續人ノ遺留分ヲ侵害スル限度ニ於テ之レカ取消ヲ請求スルコトヲ意味ス故ニ贈與又ハ遺贈ノ取消シテ現物又ハ現物カ存セサルトキハ其價額ノ辨償ヲ受クヘク遺贈ハ之ヲ取消シテ受遺財産ノ返還ヲ求ムルコトヲ得ヘク未タ遺贈義務者ヨリ受遺者ニ其引渡ヲサリシトキハ減殺請求ノ意思ヲ表示シテ之レカ引渡ヲ拒絶スルコトヲ得ヘシ(相續法下六二二)

五 同 上——右ノ意思表示アルトキハ當然減殺ノ效力ヲ生シ遺留分侵害ノ限度ニ於テ其贈與又ハ遺贈ハ取消サレタルコトト爲ルヘシ勿論之ニ因リテ取消サレタル贈與又ハ遺贈ノ目的物ヲ受贈者又ハ受遺者カ遺留分權利者ニ返還セサルトキハ訴ヲ提起シテ之カ返還ヲ強要スルノ外ナカルヘシ(相續法下六二四)

六 島田學士——未タ受贈者又ハ受遺者ニ目的タル財産ノ給付ナキ以前ニ於テ減殺ノ請求ヲ爲シタルトキハ遺留分權利者タル相續人ハ其請求ヲ爲シタル限度ニ於テ之カ給付ヲ爲ス義務ヲ免カル(相續大正八明大講三五三)

七 仁井田博士——受贈者又ハ受遺者カ既ニ贈與又ハ受遺ニ因ル利益ヲ得タル場合ニ於テ其全部又ハ一部ノ減殺アリタルトキハ其利益ハ當然遺留分權利者ニ歸スルモノトス例ヘハ受贈者又ハ受遺者カ既ニ贈與又ハ遺贈ノ目的タル權利ヲ取得セル場合ニ於テ贈與又ハ遺贈ノ減殺アリタルトキハ其權利ハ當然遺留分權利者ニ歸スルカ如シ(相續法七〇四)

八 牧野博士——贈與又ハ遺贈ヲ減殺スヘキ場合ニ於テ其目的物カ特定物ナルトキハ其物ノ全部又ハ一部ヲ返還セシムヘク不特定物ナルトキハ其目的物ノ價額格ノ全部又ハ一部ヲ返還セシムヘキノトス(相續法四一五)

九 島田學士——既ニ受贈者又ハ受遺者ニ目的タル財産ノ給付アリタル後ニ於テ減殺ノ請求ヲ爲シタルトキハ其請求アリタル限度ニ於テ受贈者又ハ受遺者ハ目的タル財産ヲ遺留分權利者タル相續人ニ返還スルコトヲ要ス(相續大正八明大講三五二)

一〇 仁井田博士——贈與又ハ遺贈ニ因リテ受贈者又ハ受遺者ノ既ニ得タル利益カ減殺ニ因リテ當然遺留分權利者ニ歸スルニ拘ラス之ヲシテ實際其利益ヲ受ケシムルカ爲メ或行爲ヲ爲スノ必要アル場合ニ於テモ亦減殺ヲ受クル者ハ其行爲ヲ爲スヘキ義務ヲ負擔スルモノトス例ヘハ受贈者又ハ受遺者カ贈與又ハ遺贈ニ因リ不動産ノ所有權

民法相續編 第七章 遺留分 第一三九條

一一八五

(4) 一部減殺アリタル場合ノ效果

(5) 贈與又ハ遺贈ニ義務ノ附随スル場合ノ效果

三 果實返還ニ關スル立法主義

(1) 果實返還ノ義務

ヲ得タル場合ニ於テ減殺アリタルトキハ其所有權ハ當然遺留分權利者ニ歸スルニ拘ラス減殺ヲ受クル者ハ引渡ヲ爲スヘキ義務及ヒ登記義務ヲ負擔スルカ如シ(相續法七〇五)

一一 仁井田博士——一部ノ減殺ニ因リ贈與又ハ遺贈ノ目的タル或財產權ノ一部カ遺留分權利者ニ歸シタル場合ニ於テ其財產權カ當然分割セラレサルトキハ遺留分權利者ハ受贈者又ハ受遺者ト其財產權ヲ共有スルニ至ルモノトス例ヘハ贈與又ハ遺贈ノ目的タル債權ノ一部カ減殺ニ因リ遺留分權利者ニ歸シタルトキハ其債權ハ當然分割セラルルニ至ルモ贈與又ハ遺贈ノ目的タル不動産ノ所有權又ハ地上權ノ一部カ遺留分權利者ニ歸シタルトキハ遺留分權利者ハ共有者ト爲ルカ如シ(相續法七〇六)

一二 同 上——贈與又ハ遺贈ニ因ル義務ノ存スル場合ニ於テ贈與又ハ遺贈ノ全部又ハ一部ノ減殺アリタルトキハ相續人トシテ此義務ヲ負擔スル遺留分權利者ハ其全部又ハ一部ヲ免レ取テ之ヲ履行スルコトヲ要セサルニ至ルモノナリ(相續法七〇四)

一三 奥田博士——果實返還ニ關スル立法例二種アリ(一)佛國民法伊國民法及ヒ西班牙民法ニ於テハ遺留分權利者カ一年內ニ減殺ヲ請求スルトキハ贈與者ノ死亡ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルモノトシ若シ一年內ニ請求ヲ爲ササルトキハ請求ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルニ過キサルモノトナセリ(二)之ニ反シテ葡萄牙民法ニ於テハ本條ト全ク同一ノ主義ヲ採リ贈與ノ減殺ヲ許スニ於テハ理論上遺留分權利者ハ受遺者ニ對シテ相續開始ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ルモノト爲ササルヘカラス然レトモ受贈者ハ其收取シタル果實ヲ消費スヘキコト通常ナルカ故ニ相續開始ノ日以後ノ果實ヲ返還セサルヘカラスルモノトスルハ甚ダ酷ナリトス是レ我民法ハ本條ニ於テ理論ヲ棄テテ實際ノ便宜ニ本ツキ規定ヲ爲シタルモノナリ即チ相續開始日以後ノ果實ニアラスシテ減殺請求アリタル日以後ノ果實ヲ返還スルヲ以テ足レリトス(相續法四二四)

一四 梅博士——果實ハ元本ノ一部ヲ成シタルモノニシテ其果實採取ノ當時元本ノ一有者タリシ者ニ屬スヘキコト固ヨリ當然ナリ而シテ嚴密ナル理論ヨリ言ヘバ遺留分ヲ害スル贈與ハ違法ナルカ故ニ苟モ其減殺ノ請求アル以上ハ贈與ノ時ヨリ業ニ既ニ其全部又ハ一部ハ無効ナリシト同一ノ結果ヲ生セシムルヲ妥當トスルカ如シ隨テ其

果實ハ贈與ノ日以後ノモノ全部ヲ返還セシムヘキカ如シ又假ニ此主義ヲ取ラトスルモ遺留分ヲ侵害スル贈與ハ相續開始ノ日ニ於テ既ニ確定セルカ故ニ尠クモ其日ヨリ果實ヲ返還セシムヘク現ニ外國ニ其例ヲ見ルト雖モ本條ニ於テハ此主義ヲモ取ラス減殺ノ請求アリタル日以後ノ果實ヲ返還セシムルニ止メタリ(相續法四四一)

一五 仁井田博士——受贈者カ完全ニ贈與ノ目的タル財產ヲ返還セントセハ本來果實ノ全部ヲ返還セサルヘカラスルモノナリ然レトモ受贈者ハ減殺ヲ受クルニ因リ始テ贈與カ遺留分ヲ害スルコトヲ知ルニ至ルヲ通常トスルノミナラス果實ハ得ルニ從テ之ヲ消費スルヲ常トスルカ爲メ之ヲシテ全部ノ果實ヲ返還スヘキ義務ヲ負擔セシムルトキハ其固有財產ヲ以テ償還ヲ爲ササルヘカラスル場合アルニ至ルヘシ是レ右ノ規定アル所以ナリ(相續法七〇七)

一六 牧野博士——減殺スヘキ贈與ハ相續開始ノ當時ニ定マルヘクシテ其贈與ハ取消ヲ免レサルモノタリ既ニ相續開始ノ當時ニ於テ受贈者ハ贈與ノ目的タル財產ヲ返還セサル可カラストセハ其以後ニ於テハ勿論果實收取ノ權利ナキモノナレハ併セテ之ヲ返還セサルヘカラストスルヲ相當トス(相續法四二六)

一七 同 上——果實ノ如キハ隨テ收取スレハ隨テ之ヲ消費スルヲ常トスルカ故ニ若シ受贈者ヲシテ常ニ相續開始以後ノ果實ハ悉皆之ヲ返還スヘキモノトスルトキハ或ヘ自己ノ財產中ヨリ之ヲ支辨セサルヘカラスルニ至リ其結果酷ニ失スルニ至ルヘシ況ヤ減殺ハ當然生スルモノニ非スシテ請求ヲ缺テ始メテ生スルモノタリ受贈者ハ其贈與カ果シテ遺留分ヲ侵害スルモノナリヤ否ハ容易ニ之ヲ知り難キモ苟モ減殺ノ請求タニアラハ返還ヲ爲ササルヘカラスルモノナレハ遺留分權利者カ減殺權ノ實行ヲ爲シタル日以後ノ果實ニ付テノミ返還ノ義務アルモノトセルハ寧ロ其當ヲ得タルモノト謂フコトヲ得(相續法四二六)

一八 柳川學士——減殺ノ結果贈與ノ全部若クハ一部カ返還セラルヘキトキハ其受贈者ハ當ニ其財產(金錢ナルトキハ元本)ノミナラス減殺ノ請求アリタル日以後ノ果實(自然及ヒ法定果實)ヲ返還セサル可ラス(相續法下六三四)

一九 島田學士——受贈者ハ其返還スヘキ財產ノ外尙ホ減殺ノ請求アリタル日以後ノ果實ヲモ返還スルコトヲ要ス贈與失効ノ效果ナリ(相續大正八明大講三五二)

二〇 極垣學士——受贈者ハ通常其收取シタル果實ヲ消費スヘキカ故ニ相續開始ノ日以後ノ果實ヲ返還セサル可
ラサルモノトスルハ受贈者ニ對シ甚タ酷ニ失ス是レ本法ハ理論ニ拘泥セズ實際ノ事情ヲ斟酌シ減殺セラレタル財
産ヲ返還ス可キハ勿論ナリト雖減殺セラレタルモノノ果實ニ至リテハ減殺ノ請求アリタリ日以後ノ部分ノミヲ返
還シテ可ナリ又返還セサル可ラサルモノト規定シタル所以ナリ(相續明大講四四三)

二一 掛下學士——贈與カ取消サレタルトキハ其效力ハ贈與ヲ爲シタル當時ニ遡ルカ若クハ相續開始ノ當時ニ遡
ルカ又ハ將來ニ向ヒテノミ生ス可キヤノ問題生スルヲ以テ之ヲ決スルノ必要アリ佛民法伊太利民法及ヒ西班牙民
法ニ於テハ遺留分權利者カ一年內ニ減殺ノ請求ヲ爲ストキハ贈與者ノ死亡ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求
シ得ルモノトシ若シ一年內ニ減殺ノ請求ヲ爲ササルトキハ請求ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルヲ得ル
ニ過キサルモノト爲セリ之ニ反シテ葡萄牙民法ニ於テハ以上ノ如キ區別ヲ爲サズ單ニ減殺ノ請求アリタル日以後
ノ果實ヲ請求スルコトヲ得ルニ過キサルモノト爲セリ而シテ贈與ノ減殺ヲ許ス以上ハ理論上遺留分權利者ハ受贈
者ニ對シテ相續開始ノ日以後ノ果實ヲ返還スルコトヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲ササル可カラスト雖モ受贈者
ハ通常其收取シタル果實ヲ消費ス可キカ故ニ相續開始以後ノ果實ヲ返還セサル可カラサルモノト爲スハ甚タ酷ニ
失ス可ケレハ本法ニ於テハ敢テ理論ニ拘泥セズ葡萄牙民法ノ如ク減殺請求ノ日以後ノ果實ヲ返還セシムルコトト爲
シタリ(相續明大講四四三)

(3) 果實返還ト受贈物取
戻シトノ比較
本條ハ遺贈ニ適用ナシ

二二 柳川學士——本條ノ規定ヲ特別ノ場合ニ於ケル相續分算定ノ爲メニスル受贈物ノ果實ヲ持戻ス場合ト比較
スルニ持戻ノ場合ニ在リテハ贈與財產ノ果實ハ當然相續開始ノ時ヨリ相續財產ノ計算トシテ持戻ササルヘカラサ
ルモ本條ノ場合ハ然ラサルコト以上述ヘタルカ如シ斯ル差異ノ理由ハ前者ニ在リテハ共同相續人間ニ分配セラル
ヘキ相續開始當時ニ於ケル相續財產ノ額ヲ算定スル爲メ受贈物ノ持戻ヲ要スルモノナルカ故ニ當然其後ノ果實ヲ
モ算入セサル可ラサルモ本條ノ場合ニ於テハ被相續人ノ處分ノ爲メ善意ノ受贈者ヲ害セザラシカ爲メニ外ナラサ
ルカ故ニ減殺請求以前ノ果實ヲ返還セシムルハ當ラザルモノト非サルニ因ル(相續法下六三五)

二三 梅博士——本條ハ贈與ニ付テノ規定セリ遺贈ニ付テハ果實シテ如何トシテ遺贈ニ付テハ本條ノ如キ規定ナ
キカ故ニ右ニ述ヘタル理論ニ從ヒ果實ハ一切之ヲ受遺者ニ與ヘサルモノトス從テ若シ受遺者カ既ニ遺贈ノ目的物
ヲ受取リ其果實ヲ收取シタルトキハ其減殺スヘキ部分ニ應シ其全部又ハ一部ヲ返還セサルコトヲ得ス(相續法四
四三)

二四 仁井田博士——受遺者ノ果實返還ノ義務ニ關シテハ別段ノ規定ナキカ故ニ受遺者ハ果實ヲ全部返還セサル
ヘカラサルモノト謂フヘシ蓋シ受遺者カ果實ヲ全部返還スルハ完全ニ遺贈ノ目的タル財產ヲ返還スル所以ナルヲ
以テナリ(相續法七〇七)

二五 牧野博士——遺贈ニ付テハ特別ノ規定ナキヲ以テ受遺者ハ其返還スヘキ財產ノ外向ホ收取シタル總テノ果
實ヲ返還スルコトヲ要スヘシ是レ蓋シ遺贈カ減殺ニ因リテ其效力ヲ失シタル當然ノ結果ナリト謂フヘシ(相續法
四二七)

二六 掛下學士——本條ハ贈與ノ減殺ノミニ關シ遺贈ニハ適用セズ是ヲ以テ受遺者カ遺贈ノ目的ヲ受取リ其果實
ヲ收取シタルトキハ如何ノ問題生ス可ケレトモ此ノ如キ場合ニ於テハ減殺セラレタル遺贈ノ目的ヨリ生シタル果
實ハ受遺者ニ於テ返還セサル可カラスト何ントナレハ遺贈ハ贈與ト異ナリテ遺留分ノ如ク相續開始ノ時ニ確定スヘ
キモノナレハ受遺者カ早計ニモ遺贈ノ目的ヲ自己ニ歸シタルモノト信シテ其果實ヲ消費ス可カラサルモノナレハ
ナリ依テ此場合ニ於テハ贈與ノ如キ規定ヲ設ケザリシナリ(相續明大講四四四)

第一千四百十條 減殺ヲ受クヘキ受贈者ノ資力ニ因リテ生シタル損失ハ遺留分權利者ノ負擔ニ歸ス

一 理由書——今減殺ヲ受クヘキ受贈者カ現物ヲ返還スルコト能ハス又其價額ヲモ價還スルコト能ハサルト
キハ之カ爲メ生スル損失ハ何人ノ負擔ニ歸スヘキヤ凡ソ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ無資力ト爲リタル場合ニ於テハ
遺留分權利者ハ前ノ受贈者ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲スコトヲ得ヘク又ハ前ノ受贈者ト遺留分
權利者トニ於テ損失ヲ分擔ス可キモノト定ムルコトヲ得ヘシ今若シ遺留分ヲ認メタル精神ヲ貫カントセハ第一ノ
方法ヲ探ラサルヘカラスト雖モ減殺ノ請求ヲ受クヘキ者カ返還ヲ爲ス資力ナキ場合ニ於テハ被相續人ニ於テ其財
産ノ一部ヲ消費シタルモノト看做ストキハ第二ノ方法ヲ探ラサルヘカラストニ至ル可シ然レトモ或受贈者カ減殺
ノ請求ヲ受クヘキ場合ニ於テハ前ノ受贈者ハ第一千三百三十八條ノ規定ニ依リテ減殺ノ請求ニ應スルコトヲ要セルモ

一本條制定理由

二 返還義務アル受贈者ノ無資力ノ損失負擔者

ノナルカ故ニ一旦第百三十八條ノ規定ヲ設ケタル以上ハ其當然ノ結果トシテ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ無能力ニシテ返還ヲ爲スコト能ハサル場合ニ於テハ其損失ハ遺留分權利者ノ負擔ニ歸スヘキモノト爲ササルヘカヲサルナリ葡萄牙民法ニ於テハ遺留分權利者ト前ノ受遺者トカ損失ヲ分擔スヘキモノト爲シタルカ如シト雖モ自耳義民法草案ニ於テハ前ノ受贈者ノミ損失ヲ負擔シ遺留分權利者ヨリ減殺ノ請求ヲ受クヘキモノト爲セリ佛民法ニ於テハ明文ヲ設ケサルカ爲メ前述ノ二種ノ方法中孰レノ方法ニ依ルヘキモノナルカノ問題ニ關シテ學者ノ間ニ議論ヲ生シタリ今此二種ノ方法ハ各理由アルカ故ニ若シ明文ヲ設ケサルトキハ佛民法ニ於ケルカ如ク解釋上疑ヲ生スルニ至ルヘシ故ニ本條ノ規定ハ第百三十八條ノ結果タルニ拘ラス特ニ之ヲ設ケルコトトセリ(三八二)

二 梅博士——本條ハ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ無資力ナル場合ニ於テ其損失ハ何人ノ負擔ニ歸スヘキカヲ定メタルモノナリ之ニ付テハ三ノ主義アルヘシ(第一)其無資力ハ前ノ受贈者ノ損失ニ歸スルモノトスルコト(第二)無資力者カ受ケタル贈與(一部)ノ資力アル場合ニ於テハ其償還スルコト能ハサル部分ヲ控除シテ遺留分ヲ算定シ從テ其無資力ノ一部ヲ前ノ受贈者ニ負擔セシムルコト(第三)之ヲ遺留分權利者ノ損失ニ歸セシムルコト是ナリ而シテ本條ニ於テハ右ノ第三ノ主義ヲ取レリ是レ第百三十八條ノ規定ノ當然ノ結果ト謂フヘシ(相續法四四三)

三 奥田博士——凡ソ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ現物ニテ返還スルコト能ハス又其價額ヲ償還スルコト能ハサルトキハ之カ爲メ生スル損失ハ何人ノ負擔ニ歸スヘキヤ之カ負擔方法數種アリ即チ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ無資力ト爲リタル場合ニ於テハ遺留分權利者ハ前ノ順位ニ在ル受贈者ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲スアリ或ハ前順位ノ受贈者ト遺留分權利者トニ於テ損失ヲ分擔スヘキモノト爲スアリ若シ遺留分ヲ認メタル精神ノミヲ貫徹スルニ於テハ第一ノ方法ヲ採ラサルヘカラス然レトモ若シ減殺ノ請求ヲ受クヘキモノカ返還ヲナス資力ナキ場合ニ於テハ被相續人ニ於テ其財產ヲ一切消費シタルモノト看做ストキハ第二ノ方法ヲ採ラサルヘカラス凡ソ或受贈者カ減殺ノ請求ヲ受クヘキ場合ニ於テハ其ノ前順位ニアル受贈者ハ第一一三八條ノ規定ニ依リテ減殺ノ請求ニ應スルコトヲ要セサルモノナリ既ニ同條ノ規定アルニ於テハ其當然ノ結果トシテ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ無資力ニシテ返還ヲ爲スコト能ハサル場合ニ於テハ其損失ハ遺留分權利者ノ負擔ニ歸スヘキモノト爲ササルヘカラスコレ我民法ノ採用シタル負擔方法ナリ(相續法四二五)

西 仁井田博士——一人ノ受贈者アルノミナルトキハ減殺ヲ受クヘキ其一人ノ受贈者ノ無資力ニ因リテ生スヘキ損失ハ遺留分權利者カ自ラ之ヲ負擔スルヨリ外ナキカ爲メ特ニ規定ヲ設ケル必要全ク之ナキヲ以テナリ而シテ此規定ニ依レハ減殺ヲ受クヘキ後ノ受贈者カ無資力ナルカ爲メニ返還ヲ爲スコト能ハサル場合ニ於テモ前ノ受遺者ノ受ケタル贈與ヲ減殺シテ減殺ヲ受クヘキ後ノ受贈者ノ無資力ニ因リ遺留分權利者ノ受クヘキ損失ノ全部又ハ一部ヲ前ノ受贈者ニ歸セシムルコトヲ得ルモノニ非サルヲ知ルヘシ(相續法七〇二)

五 牧野博士——遺留分權利者ヲシテ贈與ヲ減殺スルコトヲ得セシムル所以ノモノハ畢竟之ニ因リテ遺留分ヲ保全セシムルニ在ルヲ以テ受贈者カ無資力ナルカ爲メ減殺ノ利益ヲ得ラレサルトキハ更ニ他ノ贈與ヲ減殺シテ遺留分ヲ保全スルヲ得ルニ至ラシムルコト相當ナリト謂フヘシ然レトモ他ノ一面ヨリシテ之ヲ觀レハ贈與ノ減殺ハ後ノ贈與ニ始マリ順次前ノ贈與ニ及フヘキモノナルカ故ニ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ無資力トナリタル場合ニ於テハ之カ損失ノ負擔ヲ前ノ受贈者ニ及ホスヘキニ非サルナリ何トナレハ前ノ受贈者ハ減殺ノ請求ニ應スルコトヲ要セサルモノナリ從テ此ノ如キ場合ニ於テハ其損失ノ負擔ハ遺留分權利者ニ歸セシメサルヘカラス(相續法四三二)

六 板垣學士——減殺ヲ受クヘキ受贈者カ減殺セラレタル財產ヲ返還スル能ハス又其價額ヲモ返還スルコト能ハサルトキハ之レカ爲メ生スル損失ハ何人ノ負擔ニ歸スヘキカ凡ソ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ無資力トナリタルトキハ理論上或ハ遺留分權利者ハ前ノ受贈者ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト云フコトヲ得ヘク又或ハ前ノ受贈者ト遺留分權利者トニ於テ損失ヲ分擔スヘキモノト論スルコトヲ得ヘシ然レトモ或ル受贈者カ減殺ノ請求ヲ受クヘキ場合ニ於テハ前ノ受贈者ハ減殺ノ請求ニ應セサルコトヲ得キ位置ニアリシモノナリ以テ遺留分權利者ノ負擔ニ歸ス可キモノトナサスハ第百三十八條ト紙觸スルニ至ル既ニ第百三十八條ノ規定アル以上受贈者ノ無資力ハ遺留分權利者ノ損失ナリトスルコト正當ナリト云ハサルヲ得サルナリ(相續編明大講四四三)

七 掛下學士——受遺者カ無資力トナリテ返還ノ義務ヲ盡スト能ハサル場合ニ於テモ遺留分權利者ハ本條及ヒ第百三十六條ニ依リ受遺者ニ對シテ返還ノ請求ヲ爲スコトヲ得サルモノニシテ自己ニ其ノ損失ヲ負擔セサル可カラサルヤ勿論ナリ(相續編明大講四四六)

三 受贈者ノ所在不明ノ場
合

四 本條ハ相續開始前ノ無
資力ヲ豫想ス

一 負擔付贈與ノ減殺セ
ルヘキ額

八 遺留分ノ規定ハ受贈者力無資力ニ非サルモ其所在不明ニシテ減殺請求ノ効ナキ場合ニ均シク適
用セラレヘシ(相續法下六三九)

九 同 上——本條ノ規定ハ受贈者ノ無資力カ相續開始前已ニ顯然タルト其後ニ於テ無資力ニ陥リタルトニ
區別ナク適用アルヘキモノナルヤ本條別段ノ制限ナキカ故ニ右何レノ場合ニモ適用アルモノト解スヘキカ如キモ
相續開始後ノ無資力ハ本條ノ規定ナクモ理論上當然相續人ノ損失トセサルヘカラス(相續法下六三九)

第一千四百一十一條 負擔附贈與ハ其目的ノ價額中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シタルモノニ付キ其減殺ヲ請求
スルコトヲ得

一 理由書——贈與ノ減殺ヲ爲スヘキ場合ニ於テ若シ其贈與カ負擔附ナルトキハ受贈者カ受クヘキ利益ノ實
額ハ其負擔ヲ控除シテ始メテ定マルモノナルヲ以テ其贈與ノ目的ノ價額ノ全部ヲ減殺スルトキハ受贈者ハ爲メニ
損失ヲ蒙ルヘキヤ論ヲ俟タス然レトモ本條ノ明文ナクハ第三百三十四條ノ規定ニ依リ其全部ヲ減殺セラルル
カ如キ不條理ノ結果ヲ生スルノ恐アルヲ以テ本條ヲ置キテ豫メ疑義ノ發生ヲ防止セリ(三八三)

二 梅博士——負擔附贈與ノ價額ハ其目的ノ價額全部ニ非スシテ其中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シタルモノ是ナ
リ故ニ之カ減殺ヲ行フニ當リテハ必ス其負擔ノ價額ヲ控除シタルモノニ付テノミ之ヲ行フヘキモノトス是レ本條
ノ規定スル所ナリ(相續法四四四)

三 奥田博士——贈與ノ減殺ヲ爲スヘキ場合ニ於テ若シ其贈與カ負擔附ナルトキハ受贈者カ受クヘキ利益ノ實
額ハ其負擔ヲ控除シテ始メテ定マルヘキコト當然ノ事理ニ屬ス若シ其贈與ノ目的ノ價額ノ全部ニ就キ減殺スルト
キハ受贈者ハ當初之ヲ受クル際ニ於テ負擔付贈與額トノ權衡ト相應セサル結果ヲ生スル爲メ意外ノ損害ヲ蒙
ルヘキコト論ヲ俟タス即チ第一一三四條ノ規定ニ依リ其全部ヲ減殺セラルルニ至ルヘシ故ニ本條ハ目的價額ヨリ
負擔價額ヲ控除シタル部分ニ付テノミ減殺權ヲ行フヘキモノトス(相續法四二六)

四 牧野博士——負擔附贈與ニ付テハ右ノ如キ規定ヲ存セサレトモ本法ハ後ニ説明スルカ如ク第一千五百條ノ規
定ヲ設ケ負擔附贈與ノ目的ノ價額カ遺留分回復ノ訴ニヨリテ減少シタルトキハ受遺者ハ其減少ノ割合ニ應ジテ其

負擔シタル義務ヲ免ルトセリ故ニ負擔附贈與ニ在リテハ其目的ノ價額中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除セサルモノニ付キ
其減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノトス(相續法四二八)

五 柳川學士——第一千三百三十二條ニ依リハ遺留分ヲ算定スル爲メニ爲ス贈與ノ加算ニ付テハ其贈與ノ負擔附ナ
ルト否ト問ハス其全價額ニ於テ加算スルモノナルコトハ既ニ述ヘタル所ナリ然レトモ遺留分計算ノ基礎
タル相續財產ヲ算定センカ爲メニ過キサルヲ以テ負擔ノ有無ニ拘ラズ贈與ヲ其全價額ニ於テ加算スルニアラサレ
ハ其贈與ナキモノトシテ開始當時殘存シタルヘカリシ相續財產ノ額如何ヲ知ルコト能ハサルカ爲メナリ(註)故ニ
此場合ニ於テハ負擔附ノモノト雖モ其負擔ヲ控除スルコトヲ要セサルモ遺留分ノ額定マリタリトシテ現存財產ノ
額カ遺留分ヲ控除シテ餘リアラサルカハ遺留分ノ額ニ及ハサルトキハ贈與ヲ減殺セサルヘカラス而カモ贈與カ
事實如何ナル範圍ニ於テ遺留分ヲ侵害シタルヤハ負擔アルモノニ付テハ之ヲ控除スルニ非サレハ正確ニ算定スル
ヲ得サルヘキノミナラス贈與カ負擔附ナルトキハ負擔ノ價額ヲ控除シタルモノニ付キ減殺ヲ爲スニ非サレハ受贈
者ハ故ナク損失ヲ被ルコトト爲ルヘク若シ本條ノ規定ナクハ負擔附贈與ト雖モ其全部ニ於テ減殺セラルヘキ
不條理ノ結果ヲ來タスヘキヲ以テ遺留分算定ノ爲メ相續財產ニ加算セラルヘキ贈與ト遺留分ヲ侵害シタルカ爲メ
減殺セラルヘキ贈與トハ之ヲ混同スヘキモノニアラス是レ本條ノ規定アル所以ナリ(相續法下六四一)

六 榎下學士——贈與ノ減殺ヲ爲ス可キ場合ニ於テ若シ其贈與カ負擔附ナルトキ之ヲ單純ノ贈與ノ場合ノ如ク
減殺スルコトト爲スニ於テハ受贈者ハ自己ニ不利ナル負擔ノミヲ引受ケ贈與ノ利益ヲ受タルコト能ハスシテ損
失ヲ被ル可キ不條理ノ結果ヲ生ス可ク此ノ如キ場合ニ於テハ負擔附贈與ノ價額ハ其中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シ
タルモノヲ以テ眞ノ價額ト爲ス可キカ故ニ贈與ノ目的ノ價額中ヨリ負擔ノ價額ヲ控除シタルモノニ付キ其減殺ヲ
請求シ得ルモノト爲シタリ(相續明大講四四六)

七 板垣學士——贈與ノ減殺ヲナス可キ場合ニ於テ若シ贈與カ負擔付ナルトキハ受贈者ノ受クヘキ利益ノ實額
ハ其負擔ヲ控除シタル殘額ナリト認ムヘキコト當然ナリ若シ單純ノ贈與ノ目的ノ價額ヲ標準トシテ減殺スルトセン
カ受贈者ニ於テ負擔ハ之ヲ履行セサル可ラサルカ故ニ爲メニ損害ヲ受タルニ至ルコトアリト云ハサル可ラス是レ
本法ハ遺留分ヲ請求スル者ハ負擔ノ價額ヲ控除シタル殘額ヲ標準トシテ減殺スヘキ部分ヲ定メ其請求ヲ爲ササル

二 本條適用ノ範圍

ヘカラストナシタル所以ナリ(相續編明大講四四四)
八 梅博士——本條ハ贈與ニ付テノミ規定セリ是レ他ナシ遺贈ニ付テハ第千百五條ノ規定アレハナリ(相續法四四五)

第千百四十二條 不相當ノ對價ヲ以テ爲シタル有價行爲ハ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタルモノニ限リ之ヲ贈與ト看做ス此場合ニ於テ遺留分權利者カ其減殺ヲ請求スルトキハ其對價ヲ償還スルコトヲ要ス

不相當ナル有價行爲ノ減殺
一 對價カ不相當ナルコト

一 奥田博士——不相當ノ對價ヲ以テ爲シタル有價行爲タルコト例ヘハ賣買交換ノ如キ之ニ因リテ取得スヘキ利益ノ對價トシテ或出捐ヲ要スルモノナリ然ルニ其出捐ト取得スヘキ利益トノ權衡不相當ニシテ通常多額ノ價アル物ヲ僅少ノ對價ニテ讓渡シタル如キ不相當タルヲ免カレス其對價ノ不相當ト爲スヘキヤ否ヤハ事實問題ニ屬ス(相續法四二八)

二 牧野博士——有價行爲ノ贈與ニ非サルコト論ヲ俟タスト雖其對價ノ不相當ナルモノニ在リテハ殆ント贈與ト擇フ所アルナシ故ニ斯ル有價行爲ハ贈與ト同一視シ之ヲ減殺スルコトヲ許セリ(相續法四二八)

三 同 上——所謂不相當ノ對價ヲ以テスルトキハ極メテ僅少ナル對價ヲ以テ多額ノ財産ヲ他人ニ給付スルノ謂ヒニシテ其形式ハ有價行爲ナリト雖實質上ニ於テハ贈與ニ均シキモノ例之ハ假裝的賣買ノ類乃チ是ナリ其果シテ假裝的ナリヤ否ハ事實上ノ問題ニ屬ス(相續法四二九)

四 板垣學士——有價行爲ハ何レノ場合ト雖減殺スルコト能ハサルモノトスルハ眞理ニ適シタルモノト云ハサル可ラス蓋シ有價行爲ニシテ贈與ト同一視ス可キモノナキニ非レハナリ例ヘハ百圓ノ價格アル物ヲ一圓ニテ賣買シタルカ如キ千圓ノ價值アルモノヲ三四百圓ノ價值アルニ過キサル物ト交換シタルカ如キ不相當ノ賣買若クハ交換ハ實ニ金九十九圓若クハ六七百圓ヲ贈與スルノ意思ニ非スハ不當ノ行爲ニ非スシテ何ソ加之ノミナラス若シ單ニ贈與名義ノモノノミ減殺スルトセハ贈與當事者ハ皆ナ不相當ノ對價ヲ付シテ後日減殺請求ヲ受クルヲ避クルノ弊ヲ生スヘシ然レトモ爲メニ善意ナル相手方ノ權利ヲ害スルハ正當ナラス極メテ安價ナルノ故ヲ以テ善意ニ買

二 當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルコト

五 理由書——本條ノ規定ハ既成法典及ヒ外國ノ法典ニ於テハ之ヲ見ス然レトモ有價行爲ハ執レノ場合ニ於テモ之カ減殺ヲ爲スコト能ハサルモノトスルハ皮相ノ見タルヲ免レス蓋シ有價行爲ニシテ贈與ト同一視スヘキモノナキニアラサルヲ以テナリ本案ニ於テハ有價行爲ニシテ贈與ト同一視スヘキモノハ之ト同一ニ取扱フモノトスル主義ヲ採リタルノミナラス新民法ニ於テハ債權者ノ取消權ニ關シテ贈與ト有價行爲トヲ區別セサルカ故ニ此點ヨリ見ルモ本條ノ規定ハ之ヲ置クノ必要アラン只有價行爲ノ減殺ヲ爲スニハ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損失ヲ加フルコトヲ知リタルコトヲ必要トスルカ故ニ此點ニ付キ多少ノ制限ヲ設ケタリ(三八三)

六 梅博士——本條ハ有價行爲中減殺スヘキモノアルヤ否ヤヲ規定シタルモノナリ蓋シ有價行爲ノ贈與ニ非サルコトハ殆ト言フヲ缺タサルカ如シト雖モ其對價ノ不相當ナル場合ニ於テハ其差額ニ付テハ殆ント贈與ニ均シキカ故ニ之ヲ贈與ニ視フルノ理由ナキニ非ス然リト雖モ賣買其他一切ノ有價行爲ハ必スシモ相當ノ對價ヲ以テスルモノニ非ス而モ當事者間ニ於テ純然タル有價行爲ヲ爲スノ意思アルコト多シ是ニ於テカ本條ハ折衷主義ヲ取リ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ之ヲ爲シタルモノハ贈與ト看做シ其他ノモノハ一切之ヲ減殺スルコトヲ得サルモノトセリ(相續法四四五)

七 奥田博士——有價行爲ノ減殺ヲ爲スニハ當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルコトヲ必要トス(相續法四二七)

八 同 上——當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタルモノニ限ルコト即チ惡意ノ存在ヘ減殺ノ請求ヲ主張スルモノニ於テ之ヲ證明セサルヘカラス(相續法四二八)

九 仁井田博士——有價行爲ハ假令不相當ノ價額ヲ以テスルモ其減殺ヲ爲サシムルヲ至當トセスト雖モ當事者

雙方カ不相當ノ價額ヲ以テ有償行爲ヲ爲スニ當リ遺留分權利者ヲ害スルコトヲ知リタルトキハ遺留分權利者ノ爲
ニ之ヲ贈與ト看做シ以テ其減殺ヲ爲サシムルモ敢テ不可ナカルヘシ(相續法六九四)

一〇 掛下學士——有償行爲ハ對價アルモノナルカ故ニ之ヲ取消ストキハ相續財產ヨリ其對價ヲ返還セサル可
ラサルヨリ有償行爲ハ取消ササルヲ原則ト爲スト雖モ然レトモ有償行爲ハ如何ナル場合ニ於テモ之カ減殺ヲ爲ス
コト能ハサルモノト爲スハ皮相ノ見タルヲ免レズ縱令ヒ有償行爲ナリト雖モ極メテ不相當ナル對價ヲ以テ爲サ
レタルモノナルトキ例之ヘハ數百圓ノ價額ヲ有スル物ヲ數圓ニテ賣却シタルカ如キトキハ其差額ニ付テハ殆ント
贈與ニ等シキカ故ニ此ノ如キ有償行爲ヲ贈與ト同視スルハ當然ナリ然ラズシテ此如キ場合ニ於テモ有償行爲トシ
テ減殺ヲ許ササルモノト爲ストキハ贈與ノ當事者ハ他日其贈與ニシテ遺留分ヲ侵害ストキハ減殺セラルルコトヲ恐
レ最初ヨリ極メテ不相當ナル對價ヲ以テ有償行爲ヲ爲シ遺留分ノ爲メ減殺ヲ受クルコトヲ避クルニ至ル可シ然レ
トモ賣買其他ノ有償行爲ハ必スシモ相當ノ對價ヲ以テスルモノニ非ス而シテ純然タル有償行爲ヲ爲スノ意思アル
場合尠少ナラサルナリ是ヲ以テ不相當ナル對價ヲ以テ爲シタル有償行爲ノ減殺ヲ爲スニハ當時者雙方カ遺留分權
利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタルコトヲ心要條件ト爲ササル可カラズ然ラサレハ善意ニテ有償行爲ヲ爲
シタル者ノ利益ヲ害ス可ケレハナリ(相續明大講四四七)

三 減殺權者ハ對價ヲ償還
スルコト

一 梅博士——此場合ニ於テ其行爲ノ全部ヲ減殺スルトキハ遺留分權利者ハ不當ニ對價ヲ利得スヘキカ故ニ
其對價ハ心ス之ヲ償還スヘキモノトセリ(相續法四四六)

二 奧田博士——減殺請求者ハ其對價ヲ償還セサルヘカラス即チタトヒ僅少ナリトモ對價ヲ償還スルニアラザ
レハ其有償行爲ヲ贈與ト同一ニ取扱フヲ得ス恰モ前條ノ負擔附贈與ニ付キ負擔價額ヲ目的價額ヨリ減殺シ其餘ノ
部分ニ付キ減殺ヲ請求スルヲ得ルト相類ス(相續法四二八)

三 柳川學士——本條ノ行爲ナカリセハ遺留分ヲ侵害セラレサルヘキ場合ニ於テハ其遺留分ヲ侵害スル限度ニ
於テ其行爲ヲ減殺セサルヘカラス但此場合遺留分權利者ハ其對價ヲ返還セサルヘカラス然ラサレハ遺留分權利者
ハ減殺權ヲ行使シタル上更ニ對價ヲ不當ニ利得スルコトト爲リ被減殺者ハ對價ノ部分ニ付テ不當ニ損失ヲ受ケ
ルコトト爲ルヘキヲ以テ本條ハ前條ト同一趣旨ニ從ヒ對價ヲ控除シテ減殺スヘキモノト爲セルナリ(相續法下六)

四 假裝行爲ノ減殺

四二) 一四 掛下學士——贈與ト同視セラレタル有償行爲ハ減殺ヲ許スト雖モ此場合ニ於テ遺留分權利者ハ之カ全部ヲ
減殺スルモノト爲ストキハ相手方カ被相續人ニ支拂ヒタル對價ハ相手方ノ損失ト爲リ之ニ反シテ其丈ケ遺留分權
利者ハ不當ノ利得ヲ爲ス可キカ故ニ其對價ハ必ス遺留分權利者ヨリ之ヲ相手方ニ償還ス可キモノト爲シタルナリ
(相續明大講四四八)

一五 仁井田博士——當事者雙方カ有償行爲ノ如ク裝フテ贈與ヲ爲シタルトキハ其減殺ヲ爲スコトヲ得ルハ勿論
ナリ(相續法六九四)

第千四百三十三條 減殺ヲ受クヘキ受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ遺留分權利者ニ其價
額ヲ償價スルコトヲ要ス但讓受人ガ讓渡ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルトキハ
遺留分權利者ハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求スルコトヲ得
前項ノ規定ハ受贈者カ贈與ノ目的ノ上ニ權利ヲ設定シタル場合ニ之ヲ適用ス

一 本條制定理由

一 理由書——佛民法其他多數ノ法典ハ本條第一項ノ場合ニ於テ遺留分權利者ハ受贈者ニ資力アルトキハ先
ツ之ニ對シテ辨償ヲ請求シ若シ受贈者カ無資力ナルトキハ讓受人ノ善意惡意ヲ問ハス之ニ對シテ減殺ヲ請求スル
コトヲ得ルモノト爲セリ然レトモ讓受人ノ善意ナルニ拘ハス之ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノトセハ取
引ノ安全ヲ害スルニ至ルヘキカ故ニ本案ニ於テハ讓受人ノ惡意ナル場合ニ限り之ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ
得ルモノト決定メタリ本條第二項ノ規定モ亦佛民法其他多數ノ法典ト異ナレリ此等ノ法典ニ於テハ受贈者カ贈與ノ
目的ノ上ニ設定シタル地役權地上權質權又ハ抵當權等ハ當然消滅スルモノトセリ只自耳義民法草案ニ於テハ或期
間ヲ超ニサル貸借ハ依然トシテ存續スルモノト爲セリ然レトモ贈與者カ贈與ノ目的ノ上ニ設定シタル權利ハ之
ヲ所有權ト同一ニ取扱フヲ至當トス是レ多數ノ立法例受贈ニ反シテ第二項ノ規定ヲ設ケタル所以ナリ(三八四)

二 仁井田博士——減殺ヲ受クヘキ者即チ其效果ヲ受クヘキモノハ受贈者若クハ受遺者又ハ遺贈ノ目的ヲ受遺
者ヨリ讓受ケ若クハ其設定行爲ニ因リテ遺贈ノ目的ノ上ニ權利ヲ取得シタル者トス然レトモ贈與ノ目的ヲ贈與者

二 第三者ニ對スル減殺ノ
效力

ヨリ譲受ケ又ハ其設定行為ニ因リテ贈與ノ目的ノ上ニ權利ヲ取得シタルモノカ例外トシテ減殺ヲ受クヘキ場合ナキニ非ス(相續法六九七)

三 樹下學士——贈與ハ之ヲ爲スヤ其效力ヲ生シ遺留分ノ問題ノ起ル時ノ間ニ幾多ノ時日ヲ經過スルコトアリテ其目的地ニ轉讓スルコトアル可ケレトモ遺贈ハ相續ノ開始ト同時ニ效力ヲ生シ減殺ヲ生シタル後遺贈ノ履行ヲ爲スヲ通例ト爲シ受遺者カ其目的ヲ他ニ讓渡シ又ハ之ニ權利ヲ設定スルコト實際ニ於テ極メテ稀ナルヲ以テ特ニ法文ニ規定ヲ置カサル所以ナラント雖モ若シ受遺者カ減殺ヲ受ケサル前遺贈ノ履行ヲ受ケ而シテ之ヲ他ニ讓渡シ又ハ之ニ權利ヲ設定シタルトキハ如何ニス可キヤ此場合ニ於テハ遺留分權利者ハ第三者ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト論セサル可カラス(相續明大講四五)

四 仁井田博士——遺留分權利者ハ贈與ノ目的ノ讓受人ニ對シテ減殺ヲ爲スコトヲ得ス然レトモ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ贈與ノ減殺アリタル場合ニ於テ遺留分權利者ニ其目的ノ價額ヲ辨償スルコトヲ要ス是レ受贈者ハ其行為ニ因リ遺留分權利者ヲ害スヘカラスト雖モ遺留分權利者ハ一定ノ財產額ヲ得ルカ爲メ減殺ヲ爲スモノナルカ故ニ此場合ニ於テモ仍ホ且贈與ノ目的ヲ返還スルコトヲ要スルモノト定ムル必要ナキカ爲ナリ故ニ此場合ニ於テハ受贈者ニ對シテ爲シタル減殺ハ例外トシテ單ニ價額償還ノ義務ヲ生スルニ過キサルモノト謂フヘシ(相續法七〇八)

五 牧野博士——受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ遺留分權利者ハ其讓受人ニ對シテ減殺權ヲ主張スルコトヲ得ス又受贈者カ贈與ノ目的物上ニ抵當權地上權永小作權地役權質權又ハ賃借權等ノ權利ヲ設定シタル場合ニ於テハ遺留分權利者ハ其權利消滅ノ請求ヲ爲スコトヲ得ス唯此等ノ場合ニ於テ讓受人又ハ權利設定者ハ不當ノ利得ヲ爲スヘキニ非サルカ故ニ其讓渡者クハ權利ノ設定ニ因リ得タル利益ハ之ヲ遺留分權利者ニ辨償スヘシ(相續法四一六)

六 同 上——贈與ノ目的カ受贈者ノ手中ニ存スルトキハ遺留分權利者ハ減殺ノ請求ニ因リテ現物ヲ返還セシムルヲ得レトモ其既ニ他人ニ讓渡セラレタルトキニ於テハ讓受人ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得サルハ前述ノ如シ故ニ此ノ如キ場合ニ於テハ減殺ヲ受クヘキ受贈者ハ遺留分權利者ニ其目的ノ價額ヲ辨償スルコトヲ要ス或

(1) 贈與ノ目的物ヲ善意ノ第三者ニ讓渡シタル場合

(2) 目的物ノ讓受人カ讓受ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りタル場合

ハ遺留分權利者ヲシテ受贈者以外ノ者ニ對シテモ減殺ヲ請求シ得ヘシトセハ遺留分權利者ノ保護ハ厚キヲ加フヘシトハ云ヘ第三者ヲ保護スル所以ノモノニアラサルハ勿論法律上ノ不安固ト取引上ノ阻碍ト來タスノ虞アルヲ以テ之ヲ追及セシメサルヲ可ナリトス固ヨリ減殺ハ遺留分權利者ノ當然受クヘキ利益ヲ保有セシムルヲ本旨トスルモノナレハ減殺スヘキ贈與ノ目的ノ價額ノ辨償ヲ得ハ其目的ヲ達スルコトヲ得ト謂ハサルヘカラス是レ此規定アル所以ナリトス(相續法四三〇)

七 柳川學士——減殺ヲ受クヘキ受贈者カ贈與ノ目的物ヲ他人ニ讓渡シ又ハ其物ノ上ニ權利ヲ設定シタルトキハ其處分ハ有效ニ保維セラルヘキヤト云フニ元來贈與減殺ノ行為ハ既往ニ過リ其贈與ヲ廢罷スルモノナルヲ以テ受贈者ハ減殺セラルヘキ限度ニ於テ未ダ嘗テ受贈者タラザリシモノト爲ルト謂ハサルヘカラス然ラハ其部分ニ付キ第三者ニ對シ爲シタル處分ハ自己ノ有セザリシ權利ヲ處分シタルモノトシテ效力ヲ失フヘキモノト爲ササルヘカラス之ヲ以テ純埋トス然レトモ讓受人タル第三者ノ善意ナルニ拘ハラズ其者ニ減殺ノ效果ヲ及ホシ之ニ對シ讓渡ノ目的物返還ノ請求ヲ爲シ又ハ其權利ハ當然消滅スヘキモノト爲ストキハ取引ノ安全ハ甚シク傷害セララルヘシ是ヲ以テ民法ハ特ニ本條ノ規定ヲ設ケ讓受人タル第三者カ讓渡ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りタルトキ即チ惡意ナリシ場合ニ限リ遺留分權利者ハ之ニ對シテ受贈者ノ處分ヲ無効トシ其減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲セリ(相續法下六四三)

八 梅博士——減殺ヲ受クヘキ受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ遺留分權利者ニ其價額ヲ辨償スヘキモノトセリ唯例外トシ讓受人カ讓渡ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りタルトキハ遺留分權利者ハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノトセリ蓋シ此場合ニ於テハ讓受人惡意ナルカ故ニ之ニ對シテ減殺ヲ許スモ取テ意外ノ損失ヲ被ムルモノト爲スヘカラサレハナリ(相續法四四七)

九 仁井田博士——讓受人カ讓渡ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知りタルトキハ之ニ對シテモ減殺ヲ爲シ以テ贈與ノ目的ヲ返還セシムルコトヲ得即チ此ノ場合ニ於テハ遺留分權利者ハ本來受遺者ニ對シテ減殺ヲ爲シ以テ贈與ノ目的ノ價額ノ償還ヲ求ムルコトヲ得ルニ拘ラス讓受人ニ對シテ減殺ヲ爲スコトヲ得ヘシ之ヲ要スルニ此場合ニ於テハ遺留分權利者ハ其選擇ニ從ヒ受贈者又ハ讓受人ニ對シテ減殺ヲ爲スコトヲ得ヘク且其一方ニ

對シテ減殺ヲ爲スモ未ダ全ク遺留分ヲ回復スルコト能ハサルトキハ其殘額ニ付キ他ノ一方ニ對シテ減殺ヲ爲スコトヲ得ルモノナリ(相續法七〇九)

一〇 牧野博士——讓受人又ハ權利ノ設定ヲ受ケタル者カ讓渡又ハ權利設定ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲シタル場合ニ於テハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求スルコトヲ得蓋シ此等不法ノ徒ハ法律上之ヲ保護スルノ必要ナキノミナス之ヲ保護スルニ於テハ反テ遺留分權利者ハ常ニ害ヲ蒙リ遺留分ヲ認メタル法ノ精神ヲ貫ク能ハサルナリ(相續法四一七)

一一 同 上——讓受人カ讓渡ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ之ヲ讓受ケタルトキハ惡意アルモノナレハ惡意ノ第三者ハ之ヲ保護スルノ要ナシ從テ遺留分權利者ハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求スルコトヲ得ヘシ但此場合ニ於テ遺留分權利者ハ其選擇ニ因リ或ハ受贈者ニ對シテ其目的ノ價額ノ辨濟ヲ求ムルコトヲ得ヘク或ハ讓受人ニ對シテ現物ノ返還ヲ請求スルコトヲ得ヘシ(相續法四三一)

一二 掛下學士——讓受人ノ善意ナルニ拘ハラズ之ニ對シテ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲ストキハ第三香ハ安心シテ受贈者ト取引ヲ爲スコトヲ得ステ不慮ノ損害ヲ被ムル可ク又法律カ減殺ニ付キ遺留分權利者ニ減殺ノ權利ヲ與ヘタルトキハ受贈者ニ返還ノ義務ヲ負ハシムルニ止マルトセルカ故ニ減殺ヲ受ク可キ受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シ其讓渡人カ善意ナルトキハ遺留分權利者ニ其價額ヲ辨濟スヘキモノト爲シ減殺ノ效力ヲ第三者ニ及ホササルモノト爲セリ然レトモ讓受人カ讓受人ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルトキハ惡意者ヲ保護スルノ必要ナキヲ以テ遺留分權利者ハ讓受人ニ對シテモ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲セリ(相續法四四九)

一三 柳川學士——惡意ノ讓受人タル第三者カ減殺ヲ請求ヲ受ケタル場合ニ於テ讓受人カ數人アリシトキハ各其讓受ノ日附ノ順序ニ從ヒ減殺セラルヘシ蓋シ是等讓受人ニ對スル減殺ハ受贈者ニ於ケルト同一ノ方法ニ依ルヲ以テ至當ト爲セハナリ(相續法下大四五)

一四 梅博士——受贈者カ贈與ノ目的ノ全部ヲ他人ニ讓渡ス代ハリニ其上ニ地上權永小作權地役權質權抵當權等ノ如キ權利ヲ設定シタルトキハ果シテ如何此場合ニ於テハ外國多數ノ例ニ據レハ其權利皆當然消滅スヘキモノトセリト雖モ是レ其當ヲ得ス殊ニ贈與ノ目的ノ全部ノ讓渡ト規定ヲ異ニスヘキ理由ナキヲ以テ本條第二項ニ於テハ此場合ニ於テモ第一項ノ規定ヲ準用セリ即チ原則トシテ受贈者ハ其權利ノ價額ヲ辨濟スヘキモノトシ唯例外トシテ其權利者カ權利設定ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルトキハ遺留分權利者ハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求シ乃チ其權利ノ全部又ハ一部ノ消滅ヲ請求スルコトヲ得ルモノトセリ(相續法四四八)

(3) 惡意ノ讓受人數人アル場合
(4) 遺贈ノ目的物ノ上ニ權利ヲ設定シタル場合

トセリト雖モ是レ其當ヲ得ス殊ニ贈與ノ目的ノ全部ノ讓渡ト規定ヲ異ニスヘキ理由ナキヲ以テ本條第二項ニ於テハ此場合ニ於テモ第一項ノ規定ヲ準用セリ即チ原則トシテ受贈者ハ其權利ノ價額ヲ辨濟スヘキモノトシ唯例外トシテ其權利者カ權利設定ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルトキハ遺留分權利者ハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求シ乃チ其權利ノ全部又ハ一部ノ消滅ヲ請求スルコトヲ得ルモノトセリ(相續法四四八)

一五 奥田博士——前項ノ規定ハ受贈者カ贈與ノ目的ニ抵當地役其他ノ權利ヲ設定シタル場合ニ準用スヘキモノナリ即チ遺留分權利者ハ此等ノ設定行爲ヲ爲シタル受贈者ニ對シテ減殺ヲ爲メ價額ノ辨濟ヲ請求シ又其被設定者カ惡意ナル場合ニ於テハ之ニ對シテモ減殺ヲ請求スルヲ得ヘシ(相續法四二九)

一六 仁井田博士——遺留分權利者ハ受贈者ノ設定行爲ニ因リテ贈與ノ目的ノ上ニ權利ヲ取得シタル者ニ對シテ減殺ヲ爲スコトヲ得然レトモ減殺ヲ受クヘキ受贈者カ贈與ノ目的ノ上ニ權利ヲ設定シタルトキハ減殺アリタル場合ニ於テ遺留分權利者ニ其權利ノ價額ヲ償還スルコトヲ要ス故ニ其受贈者ハ減殺ヲ受クルモ斯ル權利ノ存スル儘ニテ贈與ノ目的ノ返還ヲ爲スコトヲ得ヘク唯其目的ノ上ニ設定シタル權利ノ價額ヲ償還スヘキ義務ヲ負擔スルニ過キス是レ遺留分權利者ハ一定ノ財產額ヲ得ルヲ以テ満足スヘキカ故ニ受贈者ヲシテ贈與ノ目的ノ上ニ設定シタル權利ヲ消滅セシムヘキ義務ヲ負擔セシムル必要ナキカ爲メナリ唯贈與ノ目的ノ上ニ設定シタル權利ノ取得者カ設定ノ當時遺留分權利者ヲ害スルコトヲ知リタルトキハ贈與ノ目的ノ返還セシムルカ爲メ其受贈者ニ對シテ減殺ヲ爲ス外尚ホ其取得者ニ對シテ減殺ヲ爲シ以テ其權利ヲ消滅セシムルコトヲ得ヘシ(相續法七一〇)

一七 掛下學士——受贈者カ減殺ヲ受ク可キ贈與ノ目的ヲ他ニ讓渡シタルニ非スシテ其上ニ權利ヲ設定シタルトキ例之ヘハ贈與ノ目的タル不動産ニ地上權永小作權地役權質權抵當權ヲ設定シタルトキ佛民法(第九百二十七條)其他多數ノ立法例ニ於テハ遺留分權利者ノ爲メ此等ノ權利ハ當然消滅ス可キモノト爲セリト雖モ贈與ノ目的ノ上ニ設定シタル權利ハ目的ノ全部ノ讓渡ト同視スルヲ至當トシ其權利者ノ爲メ目的ノ全部ヲ讓渡シタル場合ヨリ不利益ナル規定ヲ設ク可キ理由ナキカ故ニ此ノ如キ場合ニ於テモ遺留分權利者ハ受贈者ニ對シテ其設定シタル權利ノ價額辨濟ノ請求ヲ爲スコトヲ得可ク若シ其權利設定ノ當時其權利者カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルトキハ其權利者ニ對シテモ減殺ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲シタリ(相續法四四五〇)

三 本條適用範圍
(1) 遺贈ニ適用ナシ

一八 板垣學士——佛民法其他ノ法典ニ於テハ受贈者カ贈與ノ目的物上ニ質權地上權抵當權等ヲ設定シタリシトキハ減殺ノ請求アル場合ハ當然消滅ス可キモノトセリ只自耳義民法草案ハ或ル期間ノ質貸借ハ有效ニ存在スルヲ認メリ然レトモ贈與者カ贈與ノ目的物上ニ權利ヲ設定シタルハ其所有權ヲ移轉シタルトキト條理ヲ異ニスヘキノ理由ナシ是レ本法力多數ノ立法例ニ反シ受贈者カ贈與ノ目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキ及ヒ贈與ノ目的物上ニ物權ヲ設定シタルトキニハ遺留分權利者ハ受贈者ニ對シ減殺スヘキ部分ノ價額ヲ辨償セシムルヲ得其受贈人又ハ物權者カ惡意ナリシ場合ハ之ニ對シ減殺ヲ請求シ得可キコトヲ規定シタル所以ナリ(相續編明大講四四六)

一九 梅博士——本條モ亦贈與ニ付テノミ規定セリ遺贈ニ付テハ果シテ如何日ク遺贈ハ減殺ヲ行ヒタル後之ヲ履行スルヲ常トスルカ故ニ受贈者カ其目的ヲ他人ニ讓渡スカ如キコトハ實際ニ稀ナル所ナルヘシ是レ蓋シ法文ニ特別ノ規定ナキ所以カ然レトモ若シ遺贈ヲ履行シタル後受贈者カ其目的ヲ他人ニ讓渡シタルトキハ果シテ如何ノ問題ヲ惹起スヘシ而シテ余ノ信スル所ニ據レハ此場合ニ於テハ減殺ハ第三者ニ對シテモ其效力ヲ生スヘシ(相續法四四九)

二〇 仁井田博士——受贈者カ遺贈ノ目的ヲ讓渡シ又ハ其目的ノ上ニ權利ヲ設定シタル場合ニ於テハ遺留分權利者ハ受贈者ノ特定承繼人ニ對シテ減殺ヲ爲スコトヲ得ルノミナラス之ニ對シテノミ減殺ヲ爲スコトヲ得ルモノトス(相續法七一)

二一 牧野博士——遺贈ニ付テ本法ハ第四百四十三條ノ如キ規定ヲ存セス是レ蓋シ前述スルカ如ク遺贈ハ相續開始ノ當時尙ホ相續財産中ニ現存シ遺留分權利者ハ減殺ヲ行ヒタル後之ヲ履行スルヲ普通トスルカ故ニ受贈者カ遺贈ノ目的ヲ他人ニ讓渡シ又ハ其上ニ權利ヲ設定スルカ如キコト絶無ナルヘキヲ以テナリ然レトモ遺贈ヲ履行シタル後減殺ノ請求アリタル場合ニ於テ叙上ノ如キ事實アリタリトセハ其減殺ノ效力果シテ如何想フニ斯ノ如キ場合ニ於テハ第四百四十三條ノ如キ特別ノ規定ナキヲ以テ遺留分保全ノ爲メニ減殺權ヲ認メタル立法ノ趣旨ニ鑑ミ減殺ハ第三者ニ對シテモ其效力ヲ生スト論斷スルヲ相當トスヘシ(相續法四三二)

二二 柳川學士——讓渡セラレ又ハ權利ヲ設定セラレタル物カ遺贈ノ目的物件ナルトキハ遺留分權利者ハ如何ナル場合ト雖モ第三取得者ニ對シ其物ノ返還ヲ請求スルコトヲ得ヘク又其設定セラレタル權利ノ消滅ヲ請求スルコトヲ得ヘシ本條ノ規定ハ贈與ニ限リ適用セラレ遺贈ニハ適用ナケレハナリ(相續法下六四六)

二三 梅博士——本條第二項ノ規定ハ質貸借ニモ亦之ヲ適用スヘキヤ否ヤ曰ク不動產ノ質借權ニシテ登記シタルモノニ限リ之ヲ適用スヘキモノトス(相續法四四九)

二四 掛下學士——受贈者カ贈與ノ目的ヲ質貸シ其質借主カ登記ヲ爲シタル場合ハ同シク本條第二項ノ適用ヲ受クルモノトス(相續編明大講四五)

二五 大審院——民法第四百四十三條第二項ノ場合ニ受贈者ニ於テ贈與ノ目的ノ上ニ設定シタル權利カ其目的ノ爲メ輕微ナイ負擔ニシテ遺留分權利者カ之ヲ甘受セント欲スル以上ハ其目的ノ附着シタル儘返還スルモ之カ爲メ目的ノ上ニ權利ヲ有スル者ヲ害スルコトナキヲ以テ此場合ニ於テハ遺留分權利者ニ對シ贈與ノ目的ノ返還ヲ許ササルヘカラス(明治三十七年オ三六〇號同年一〇月三十一日判決・民錄一〇輯一三七七)

(2) 質借權ニ適用アリヤ
(3) 設定セラレタル權利カ輕微ナル場合

一 本條制定理由

二 受贈者又ハ受遺者ノ價額辨償

第四百四十四條 受贈者及ヒ受遺者ハ減殺ヲ受クヘキ限度ニ於テ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ遺留分權利者ニ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルコトヲ得
前項ノ規定ハ前條第一項但書ノ場合ニ之ヲ準用ス

一 理由書——佛民法其他多數ノ立法例ハ現物主義ヲ採リ本條ニ於テハ現物返還ヲ本則トシ受贈者及ヒ受遺者ハ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價格ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルコトヲ得ルモノトセリ蓋シ現物返還主義ハ遺留分權利者カ祖先傳來ノ財産ヲ保持スルニ便ナリト雖モ飽クマテ之ヲ買クトキハ取引ノ安全ヲ害スルニ至ル可ク且遺留分權利者ハ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價格ヲ受クルトキハ通常其利益ヲ完ウスルコトヲ得ヘキヲ以テナリ又本案ニ於テハ減殺ノ請求權ヲ以テ價額トシ例外ノ場合ニ限リ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ルモノトセリ蓋シ遺留分權利者ヲ保護スルカ爲メニハ減殺ノ請求權ヲ價額ト爲スヲ以テ足レリトスルヲ以テナリ(相續法三八四)

二 梅博士——減殺ノ目的ハ專ラ遺留分權利者ヲシテ一定ノ財産額ヲ得セシムルニ在リ故ニ其財産ノ必スレモ何タルコトヲ問ハサルナリ然レニ受贈者又ハ受遺者ニ取リテハ假令價額ヲ辨償スルモ必ス贈與又ハ遺贈ノ目的ヲ得ント欲スルコトアルヘシ故ニ本條ニ於テハ其價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルコトヲ得ルモノトセリ(相

續法四五(一)

三 奧田博士——減殺權ニ關シテ佛國民法其他多數ノ立法例ハ現物返還主義ヲ採ル我民法ハ現物返還主義ヲ以テ本則ト爲スト雖モ受贈者及ヒ受遺者ハ如何ナル場合ニ拘ハラズ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得ルモノトス蓋シ現物返還主義ハ遺留分權利者カ祖先傳來ノ財產ヲ保持スル爲メニハ便ナリト雖モ其趣ヤ自由取引ノ安全ヲ害スルニ至ル且遺留分權利者ニ在テハ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ受クルヲ得ルヲ以テ其利益ヲ害セラルルコトナキナリ減殺ノ請求權ハ原則トシテ一ノ價額ナリ但例外ノ場合ニ於テ之ヲ以テ第三者ニ對抗スルコトヲ得ルモノナリ蓋シ遺留分權利者ノ保護トシテ減殺ノ請求權ハ債權ト爲スヲ以テ足レハナリ(相續法四三〇)

四 同 上——減殺ノ爲メニ返還スヘキ贈與ノ目的物カ現物ニテ存在セサルトキハ之カ價額ヲ辨償セサルヘカラス(相續法四二九)

五 仁井田博士——減殺ヲ受クル受贈者又ハ受遺者カ贈與又ハ遺贈ニ因リ既ニ利益ヲ得タル場合ニ於テ其返還ノ必要アルトキハ贈與又ハ遺贈ノ目的モノヲ返還スヘキ義務ヲ負擔スルモノトス然レトモ受贈者又ハ受遺者ハ減殺ヲ受クヘキ限度ニ於テ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ償還シテ返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得ヘク又受贈者ヨリ贈與ノ目的ヲ讓受ケタルモノカ讓渡ノ當時遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リタルカ爲メ遺留分權利者カ之ニ對シテ減殺ヲ爲ス場合ニ於テモ其讓受人ハ贈與ノ目的ノ價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得ヘシ(相續法七一)

六 同 上——減殺ヲ受クル者カ贈與又ハ遺贈ニ因リテ得タル利益ヲ返還スヘキ義務ヲ負擔スル場合ニ於テハ贈與又ハ遺贈ノ目的ヲ返還セサルヘカラス例ヘハ或物ノ贈與又ハ遺贈ヲ受ケタル者カ其減殺ヲ受ケテ返還義務ヲ負擔スル場合ニ於テハ其物ヲ返還セサルヘカラスカ如シ之ヲ要スルニ減殺ヲ受クル者ノ負擔スル利益返還ノ義務ハ贈與又ハ遺贈ノ目的タル利益其モノヲ返還スルニ在ルモノナリ(相續法七〇六)

七 牧野博士——現物返還ノ主義ハ絕對ニ之ヲ貫徹セシメントセハ種々ナル不便不都合アルヲ以テ本法ハ減殺ヲ受クヘキ者ノ利益ト遺留分權利者ノ利益トヲ調和シ現物返還ノ不便ヲ避ケ價額辨償ノ途ヲ開ケリ蓋シ先ニモ云

ヘル如ク遺留分制度ハ相續人ヲシテ相當ノ財產ヲ得セシメ法律上一定ノ利益ヲ享受セシムルヲ目的トス減殺ナルモノハ此利益ノ享受ヲ完全ナラシムル所以ノモノニシテ敢テ必スシモ被相續人ノ有シタル財產ヲ得セシムルヲ以テ主眼トスルモノニ非サルナリ故ニ苟モ遺留分ヲ保全スルニ足ルモノナラシメハ必スシモ贈與又ハ遺贈ノ目的ヲ現物ノ儘ニテ返還セシムルコトヲ要スルモノニ非ス其目的ノ價額タニ辨償セシムルニ於テハ毫モ其利益ヲ害セラズルコト勿ルヘシ而モ之カ爲メニ受贈者又ハ受遺者ハ贈與又ハ遺贈ノ目的ヲ保持スルヲ得ルノ利益アリ雙方ノ爲メニ何等ノ害ナクシテ利益ノ調和セラルルモノナレハ第四百四十四條カ受贈者又ハ受遺者ハ價額ヲ辨償シテ現物返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得セシメタルハ相當ナリト謂フヘシ(相續法四三四)

八 柳川學士——一方ニ於テ遺留分權利者ハ自己ノ遺留分ヲ充實スルニ足ルヘキ一定ノ割合ノ財產ヲ得ルトキハ別ニ異議ヲ唱フヘキ理由モナカルヘク而カモ他方ニ於テ受贈者又ハ受遺者ハ贈與又ハ遺贈ニ係ル物件ヲ自己ニ保有センコトヲ欲スルコトアルヘシ受贈者又ハ受遺者カ相續人ノ一人ナルトキノ如キ殊ニ然リトスヘシ是ヲ以テ本條第一項ハ受贈者又ハ受遺者カ減殺ヲ受クヘキ限度ニ於テ贈與又ハ遺贈ノ目的物ノ價額ヲ遺留分權利者ニ辨償スル以上ハ現物返還ノ義務ヲ免カルヘク遺留分權利者ハ現物ノ返還ヲ強要スルコトヲ得サルモノト爲セリ(相續法下六四七)

九 掛下學士——本法ニ於テハ現物返還主義ヲ以テ本則ト爲シ受贈者及ヒ受遺者ハ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ辨償スレハ現物返還ノ義務ヲ免カルコトヲ得ルモノト爲シタリ(相續明大講四五三)

一〇 梅博士——本條第二項ニ於テハ前條第一項但書ノ場合ニ於ケル讓受人ニモ亦同一ノ權能ヲ與ヘタリ是レ蓋シ同一ノ理由アレハナリ而シテ前條第一項但書ノ規定ハ同第二項ニ之ヲ準用セルカ故ニ右ノ第二項ノ場合ニ於テモ亦同一ノ權能ヲ認メタルモノナリ(相續法四五二)

一一 奧田博士——惡意ノ讓受人ト雖モ其讓受ケタル物又ハ權利ノ價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得ルハ當然ナリトス(相續法四三一)

一二 牧野博士——贈與ノ目的ヲ讓受ケタル者カ遺留分權利者ヨリ減殺ヲ請求セラルル場合ニ於テモ亦價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得第四百四十四條第二項ノ畢竟價額ノ辨償ハ減殺ノ效力ヲ緩和セシムルモノニ

外ナラサレハ減殺ヲ受クヘキ受贈者又ハ受遺者ニノミ許スヘキモノニアラス減殺ヲ請求セラルヘキ第三者モ亦此權利アリトスヘキハ相當ナル可シ(相續法四三五)

一三 柳川學士——本條第二項ハ前第一項ノ規定ヲ前條第一項但書ノ場合ニ準用スヘキ旨ヲ規定セリ即チ前條第一項但書ノ規定スル如ク受贈者ヨリ贈與ノ目的物ヲ讓受ケタル第三者カ其物ニ付減殺ノ請求ヲ受ケ之カ返還ヲ爲スヘキ場合ニ於テモ第三者ハ本條ノ受贈者又ハ受遺者ト同シク價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免カラルヲ得ヘキモノトス遺留分權利者ハ之レカ爲メ毫モ不利益ヲ受クルノ虞ナカルヘク又一方讓受人カ第三者ハ其現物ヲ自己ニ保有スルコトヲ以テ利益トスヘキ場合アルヘク此利益ヲ保護スルコトハ前項ノ場合ト權衡上相當ト謂ハサルヘカラス(相續法下六四八)

一四 板垣學士——受贈者及受遺者カ已ニ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ辨償シテ返還ノ義務ヲ免ルル權利アリト認ムル以上ハ讓受人カ惡意ナル場合ニ於テモ其讓受ケタル物又ハ權利ヲ返還スルコトヲ要セス物又ハ權利ノ價額ヲ辨償シテ其義務ヲ免レ得ヘキモノトセスハ條理ヲ貫徹セサルノ嫌アルヲ免レシレ本法ニ於テ區別ヲナサズ贈與遺贈ノ目的物ノ讓受人モ亦價額ヲ辨償シテ減殺ノ請求ヲ免レ得ル旨ヲ規定セル所以ナリ(相續編明大講四四八)

一五 掛下學士——受贈者及受遺者ニ於テ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ價額ヲ辨償シテ其返還ノ義務ヲ免ルルモノト爲ス以上ハ此等ノ者ヨリ其目的ヲ讓受ケ又ハ其目的ノ上ニ權利ヲ得タルモノカ惡意ナル場合ニ於テモ其讓受ケタル物又ハ權利ノ價額ヲ辨償スレハ同シク返還ノ義務ヲ免ルルコトヲ得ルモノト爲スハ當然ナルカ故ニ第二項ノ規定ヲ設ケタルナリ(相續編明大講四五四)

一六 牧野博士——贈與ノ目的ノ上ニ權利ヲ取得シタル者カ減殺ヲ請求セラルル場合ニ於テモ仍ホ此ノ權利ヲ有スヘキ乎法律ハ第四百四十四條第二項ニ於テ「前項ノ規定ハ前條第一項但書ノ場合ニ之ヲ準用ス」ト規定セリ而シテ第四百四十三條第一項ノ規定ハ同條第二項ノ場合ニ準用セラルヘキモノナルカ故ニ贈與ノ目的ノ上ニ權利ヲ取得シタル者カ遺留分權利者ヨリ減殺ヲ受クヘキトキハ亦同シク價額ヲ辨償シテ減殺ヲ免ルルコトヲ得ルノ權利アリト論斷スルヲ至當トス(相續法四三五)

四 贈與ノ目的物上ニ權利ヲ取得シタル者ノ價額辨償

五 目的カ不可抗力ニ因リ減失シタル場合ノ責任

一 本條制定理由

二 減殺請求權ノ時效

(1) 時效期間

第四百四十五條 減殺ノ請求權ハ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタル時ヨリ一年間之ヲ行ハサルトキハ時效ニ因リ消滅ス相續開始ノ時ヨリ十年ヲ經過シタルトキ亦同シ

一七 仁井田博士——減殺ニ因リテ贈與又ハ遺贈ノ目的ノ返還ヲ爲スヘキ義務ヲ負擔スルモノカ其責ニ歸スヘカラサル事由ニ因リ返還ヲ爲スコト能ハサルトキハ其義務ヲ免ルルモノトス然レトモ其實ニ歸スヘキ事由ニ因リテ返還ヲ爲スコト能ハサルトキハ損害賠償ノ義務ヲ負擔スルモノナリ(相續法七一)

一 理由書——本條ノ規定ハ既成法典ニ於テ之ヲ見ズ佛民法及ヒ白耳義民法草案ニ於テハ減殺ノ請求權ニ關シテ特別ノ時效ヲ設ケサルカ故ニ其請求權ハ通常ノ時效期間タル三十年ヲ經過シタル後ニ至リ始メテ時效ニ罹ルモノト謂ハサルヘカラス然レトモ此ノ如ク時效ノ期間ヲ長クスルハ其當ヲ得ス近世ノ立法例ニ於テハ概ネ減殺ノ請求權ノ時效期間ヲ三年ト爲セリ本條ノ規定ニ最モ近キモノハ獨逸民法ニシテ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ其遺留分ヲ害スヘキ行爲ヲ知リタル時ヨリ三年間減殺ノ請求權ヲ行ハサルトキ若クハ相續開始ノ時ヨリ三十年ヲ經過スルトキハ其請求權ハ時效ニ依リテ消滅スヘキモノトセリ然レトモ此等ノ期間ハ孰レモ長キニ過タルカ故ニ本案ニ於テハ之ヲ短縮セリ(三八五)

二 大阪控訴——遺留分侵害ハ民法第七百九條以下ニ規定セル不法行爲トハ其趣ヲ異ニシ隨テ減殺請求權ニ關スル時效ハ同法第四百四十五條ヲ適用スヘキモノニシテ同法第七百二十四條ヲ適用スヘキモノニアラス(明治三八年一月二日判決・新聞三二七號一〇)

三 梅博士——本條ハ減殺權ノ時效ヲ定メタルモノナリ蓋シ此權利ハ峻嚴ナル權利ニシテ爲メニ受贈者又ハ受遺者ニ莫大ノ損失ヲ被ラシムルノミナラス時トシテハ第三者ノ權利ヲ侵害スルモノナルカ故ニ數年乃至十數年ノ後之ヲ行フコトヲ得ルモノトセハ其弊害勝ケテ言フヘカラス故ニ本條ニ於テハ一年ノ短期時效ヲ認メ唯其起算點ヲ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル時トセリ(相續法四五二)

四 奥田博士——減殺請求權ハ相續ノ開始及ヒ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル時ヨリ一年間之ヲ行ハサルトキハ時效ニ因リテ消滅スヘキモノトス即チ遺留分權利者ハ一年間ニ減殺權ヲ行使セサルヘカラス

(相續法四三二)

五 牧野博士——法律ハ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル時ヨリ起算シテ一年間之ヲ行ハサルトキハ時効ニ因リテ消滅スヘキモノトセリ蓋シ遺留分權利者カ相續ノ開始アリタルコトヲ知リタル後數年ヲ經過シ始メテ減殺スヘキ贈與ノ存セシコトヲ發見スルカ如キコトナシトセハ遺留分權利者カ減殺權アルコトヲ知ラサル間ニ之ヲ消滅セシムルハ決シテ妥當ナリト云フヘカラス故ヲ以テ法律ハ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル時ヲ以テ時効ノ起算點トセリ(相續法四三六)

六 同 上——遺留分權利者カ減殺權アルコトヲ知ラサル爲メ幾年ノ後ニ至ルモ尙ホ且此權利アルコトヲ知リタル時ヨリ一年以内ナラシメハ減殺ヲ請求スルヲ得ヘシトスルハ亦決シテ相當ナリト云フヘカラス故ニ相續開始ノ時ヨリ十年ヲ經過シタルトキハ絕對的ニ減殺權ハ消滅スヘキモノトス(相續法四三六)

七 柳川學士——減殺權ハ法律ノ規定ニ基キ遺留分權利者ノ受贈者又ハ受遺者ニ對シ有スル債權ニ外ナラサルカ故ニ一般ノ規定ニ從ヘハ權利ヲ行使シ得ヘキ時ヨリ十年ノ時効ニ因リテ消滅スヘキ管ナリ然レトモ減殺權ノ行使ハ之レカ爲メ受贈者又ハ受遺者ノ權利ヲ消滅セシムルノミナラス是等ノ者ヨリ權利ヲ得タル第三者ノ利益ヲ害スル重大ナル結果ヲ來タスモノナルカ故ニ通常債權ノ消滅時効ノ如ク數年ヲ經過シテ仍ホ之レカ行使ヲ許スハ減殺ノ請求ヲ受ケタル者ニ取リ極メテ苛酷ナル結果ヲ來タスヘシ是ヲ以テ本條ハ減殺權ノ行使ハ一年ノ短期時効ニ因リテ消滅スルモノトシ其時効ノ起算點ヲ遺留分權利者カ相續開始アリタルコトヲ知リ然カモ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル時ト爲セリ(相續法下六四九)

八 掛下學士——近世ノ立法例ニ於テハ減殺ノ請求權ノ時効期間ヲ三年ト爲セルカ故ニ本法ニ於テハ此場合ニ一年ノ短期時効ヲ認メ唯其起算點ヲ遺留分權利者カ相續開始及ヒ減殺ス可キ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル時ト爲セリ(相續明大講四五)

九 同 上——相續開始ノ時ヨリ十年ヲ經過シタル時ハ遺留分權利者カ相續ノ開始及ヒ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知ラサルニ拘ハラズ減殺請求權ハ時効ニ因リテ消滅スルモノト爲セリ(相續明大講四五)

(2) 起算點

- (4) 相續開始ヲ知ルコト
- (5) 減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知リタル例

一〇 奥田博士——此期間ノ起算點ハ相續開始シタルコト及ヒ減殺スヘキ贈與アリタルコト或ハ相續開始シタルコト及ヒ減殺スヘキ遺贈アリタルコトヲ知リタルトキニ始マル(相續法四三二)

一一 柳川學士——遺留分權利者カ相續ノ開始ヲ知ルニアラサレハ時効期間ハ進行セサルト共ニ相續ノ開始ヲ知ルモ減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知ルニアラサレハ時効ニ因リテ減殺權ヲ喪失スルコトナシ(相續法下六四九)

一二 同 上——相續ノ開始ヲ知ルトハ勿論遺留分權利者カ自己ノ爲ニ相續ノ開始シタルコトヲ知ルコトヲ意味スルコトハ次條ヲ以テ準用セル第千十八條ノ規定ニ照シ明白ナリ(相續法下六五〇)

一三 大審院——民法第千四百五十五條ニ所謂減殺スヘキ贈與アリタルコトヲ知リタル時トハ遺留分權利者カ單ニ被相續人ノ財産ノ贈與アリタルコトヲ知ルノミナラス其贈與ノ減殺スヘキモノナルコトヲ知リタルトキヲ指稱ス故ニ該贈與ニ付キ減殺權アルコトヲ知ラサル場合ニハ同條ノ時効ノ進行ヲ始ムルコトナシ(明治三七年オ五八〇號同三八年四月二六日判決・民錄一一輯六一)

一四 同 上——遺留分權利者カ被相續人ト第三者トノ間ニ行ハレタル不動産ノ賣買ヲ以テ虛偽ノ意思表示ナリト確信シ買主ニ對シテ賣買登記取消ノ訴訟ヲ提起シタル場合ニ於テハ起訴ノ當時該賣買ノ成立ヲ了知シタルモノト云フヲ得テ其主張ニ反スル事實ナキ以上ハ該不動産賣買ニ對スル減殺請求權ノ時効ハ訴訟提起ノ當時ヲ以テ起算點ト爲スヘキモノニ非ス(明治三七年オ五八〇號同三八年四月二六日判決・民錄一一輯六一)

一五 柳川學士——減殺スヘキ贈與又ハ遺贈アリタルコトヲ知ルトハ單ニ贈與又ハ遺贈アリタル事實ノミナラス計算ノ結果其遺留分ヲ侵害セルカ爲メ減殺セラルルモノナルコトヲ知ルコトヲ意味ス(相續法下六五〇)

第千四百四十六條 第九百九十五條第千四條第千七條及ヒ第千八條ノ規定ハ遺留分ニ之ヲ準用ス

一 理由書——本條ノ規定ニ依リテ遺留分ニ準用スヘキ條規ハ皆遺產相續ニ關スル規定ナリ或ハ遺留分ハ相續分ナルヲ以テ特ニ遺產相續ニ關スル規定ヲ準用スルノ必要ナシトスル者アリト雖モ遺產相續ニ關スル規定ハ一

遺產相續ニ關スル規定ノ準用

般ニ遺產相續ニ關シテ適用スヘキモノナルヲ以テ直チニ之ヲ遺留分ニ適用スヘキモノニ非ラス加之遺留分ト相續分トハ假令其本質ヲ異ニスルモノニ非ラストスルモ其範圍ニ於テ異ナルモノナリ遺產相續人ト遺留分權利者ノ範圍ニ於テモ亦然リ是レ特ニ本條ヲ置キテ財產相續ニ關スル規定中遺留分ニ準用スヘキモノヲ明示スルノ必要アル所以ナリ(三八六)

二 梅博士——本條ハ遺產相續ノ規定ヲ遺留分ニ準用シタルモノナリ蓋シ遺產相續ノ場合ニ於テ相續人ノ遺留分モ亦其相續分タルコト固ヨリナルカ故ニ特ニ之カ規定ヲ準用スル必要ナキカ如シト雖モ而モ相續分ト遺留分トハ其範圍ヲ同シウセス又遺產相續人中遺留分ヲ有セサル者アルカ故ニ特ニ之カ規定ヲ準用スル必要アリ(相續法四五三)

一 遺留分ニ關スル代理相續

三 同 上——第九百九十五條ハ代位相續ニ關スルモノナリ即チ代位相續ニ因リ遺留分權利者ノ直系專屬カ相續ヲ爲ス場合ニ於テハ同一ノ遺留分ヲ受クヘキコトヲ定メタルモノナリ(相續法四五四)

四 牧野博士——代襲遺產相續人タル直系專屬ノ受クヘキ遺留分ノ額ハ其直系尊屬カ受クヘカリシモノニ同シ但直系專屬數人アルトキハ其各自ノ直系尊屬カ受クヘカリシ遺留分ノ額ニ付キ前第一ノ法則ニ從ヒテ各自ノ受クヘキ部分ヲ定ム(相續法四〇四)

五 柳川學士——承祖相續ニ於テ承祖相續人タル遺產相續人ハ其被相續人ノ直系專屬ノ受クヘカリシ遺留分ヲ受クヘク數人ノ直系專屬カ各承祖相續ヲ爲スヘキトキハ其各自ノ直系專屬ノ受クヘカリシ遺留分ヲ繼承スヘシ之レ遺留分ニ第九百九十五條第五條ノ規定ヲ準用スヘキ旨ノ本條規定ニ照シ明カナル所ナリ故ニ例ハ數人ノ遺產相續人中ノ一人相續開始前ニ死亡シ又ハ失權シ直系專屬一人ヲ遺シタルトキハ其者ハ自己ノ直系專屬ノ受クヘキ全額ノ遺留分ヲ受クヘキモノ三人ノ直系專屬アルトキハ直系專屬ノ受クヘカリシ遺留分ハ三分セラレ各其一分ヲ受クヘク前示遺產相續人カ悉ク死亡シ又ハ失權シタル場合各一人ノ直系專屬アルトキハ其各直系專屬ノ受クヘキ遺留分ハ各自ノ直系專屬ノ受クヘキ遺留分ノ額ニ同シ(相續法下六五二)

六 掛下學士——第九百九十五條ノ準用此條ハ代承相續ニ關スルモノニシテ遺留分權利者タル者カ相續ノ開始前ニ死亡シ又ハ其相續權ヲ失ヒタル場合ニ於テ其者ニ直系專屬アルトキハ其直系專屬ハ其直系專屬ト同順位ニ於

二 同順位ノ相續人數人アル場合ノ遺留分額

テ遺留分權利者ト爲ルコトハ遺產相續ノ場合ニ於ケルト同一ナリ(相續明大講四五六)

七 梅博士——第十四條ハ遺產相續ニ於テ同順位ノ相續人數人アル場合ニ付キ其各自ノ相續分ヲ定メタルモノナリ而シテ遺留分モ亦其相續分ノ割合ニ應ジテ之ヲ定ムヘキモノトシタルナリ例ヘハ直系專屬又ハ直系專屬數人アル場合ニ於テハ其各自ノ遺留分相均シカルヘク從テ直系專屬二人アル場合ニ於テハ其各自ノ遺留分ハ被相續人ノ財產ノ四分ノ一ナルヘク若シ直系專屬三人アルトキハ其各自ノ遺留分ハ被相續人ノ財產ノ九分ノ一ナルヘシ尙ホ直系專屬中庶子又ハ私生子アルトキハ其遺留分ハ嫡出子ノ遺留分ノ二分ノ一ナルヘシ故ニ嫡出子二人庶子一人アリトセンニ各嫡出子ノ遺留分ハ被相續人ノ財產ノ十分ノ二ニシテ庶子ノ遺留分ハ其十分ノ一ナルヘシ(相續法四五四)

八 牧野博士——同順位ノ遺產相續人數人アルトキハ其各自ノ受クヘキ遺留分ノ額ハ相均シキモノトス但直系專屬數人アルトキハ庶子及ヒ私生子ノ受クヘキ遺留分ハ嫡出子ノ受クヘキ額ノ二分ノ一トス(相續法四〇四)

九 柳川學士——遺留分ハ相續分ト異ナルハ論ヲ俟タズ相續財產ニ屬スル權利ト義務トカ相續人間ニ繼承セララルル割合ヲ相續分ト稱シ遺留分ハ必ス相續人ニ貯存セララルヘシ相續財產ノ部分ナリト雖モ二者均シク相續人ニ繼承セラルヘキ相續財產ノ部分ナルヲ以テ遺產相續ニ於テ相續人數人アル場合ニ於テ相續分ヲ定ムル要アルト同シク遺留分ニ於テモ各相續人ニ貯存セララルヘキ相續財產ノ割合ヲ定ムルノ要アリ本條ハ此點ニ於テ先ツ第一ニ遺產相續人間ニ於ケル相續分ノ割合ヲ定メタル第十四條ノ規定ヲ準用セルヲ以テ遺留分ノ割合モ亦同條ノ趣旨ニ從ヒ算出セラレサルヘカラス(相續法下六五一)

一〇 島田學士——同順位ノ遺產相續人數人アルトキハ其各自ノ受クヘキ部分ハ相均シキモノトス但直系專屬數人アルトキハ庶子及ヒ私生子各自ノ受クヘキ部分ハ嫡出子各自ノ受クヘキ部分ノ二分ノ一トス故ニ例ヘハ同順位ノ直系專屬二人カ遺產相續人ナルトキハ其各自ノ遺留分ハ被相續人ノ財產ノ三分ノ一ノ半額宛即チ六分ノ一宛ト爲ルモノナリ(相續大正八明大講三四六)

一一 掛下學士——第十四條此條ハ遺產相續ニ於テ同順位ノ相續人數人アル場合ニ於テ其各自ノ相續分ヲ定メタルモノニシテ遺留分モ又其相續分ノ割合ニ應ジテ定ム可キモノト爲シタリ即チ同順位ノ直系專屬又ハ直系專屬數

三代親相續ノ場合ニ於ケル遺留分ノ額

人アリテ遺產相續人タル可キ場合ニ於テ其中嫡出子ト庶子又ハ私生兒トアルトキハ庶子又ハ私生子ノ遺留分係親ノ額ハ嫡出子ノ二分ノ一トシ嫡出子ノミ數人アルカ庶子又ハ私生子ノミ數人ナルトキハ其各自ノ遺留分ハ相均シキモノナルコトハ遺產相續ノ場合ニ於テ叙述シタル所ト異ナルコトナシ(相續明大講四五六)

一 梅博士——第一千五百條ハ代位相續ノ場合ニ於ケル相續分ヲ定メタルモノニシテ第九百九十五條ノ準用ト殆ト重複セルモノナリ但彼ハ遺留分ニ代位スヘキコトヲ定メ此ハ其範圍ヲ定メタルモノナリ乃チ此場合ニ於ケル直系卑屬ノ相續分ハ其直系尊屬カ受クヘカリシモノニ同シ故ニ前項ノ最後ノ例ニ於テ嫡出子ノ一人カ死亡シ其子カ代位相續ヲ爲ス場合ニ於テハ其遺留分ハ十分ノ二ナルヘク若シ庶子カ死亡シテ其子カ代位相續ヲ爲ス場合ニ於テハ假令其子ハ嫡出子ナルモ仍ホ遺留分トシテ十分ノ一ヲ受クヘキノ類是ナリ(相續法四五五)

二 掛下學士——第一千五百條此條ハ代承相續ノ場合ニ於ケル相續分ヲ定メタルモノニシテ第九百九十五條ノ準用ト殆ト重複セルモノノ如シト雖モ彼ハ遺留分ニ於テモ代位ス可キコトヲ定メ此ハ其範圍ヲ定メタルモノナレハ其內容ニ於テハ重複スルコトナシ(相續明大講四五七)

三 梅博士——第一千七百條ハ相續人カ被相續人ヨリ遺留分ヲ受ケタル場合ニ於テ其價額ヲ相續分中ニ算入スヘキコトアル旨ヲ定メタルモノナリ而シテ之ヲ遺留分ニ準用セルカ故ニ第一千七百條ニ依リ相續財產ニ算入スヘキモノハ遺留分ノ算定ニ付テモ亦之ヲ算入スヘク而シテ之ヲ遺留分中ヨリ控除スヘク尙ホ其額カ遺留分ニ均シキカ又ハ之ニ超ユルトキハ一切遺留分ヲ受クルコトヲ得サルモノトス(相續法四五五)

四 同——第一千七百條ハ家督相續人ノ遺留分ニモ亦之ヲ準用スヘキカ曰ク然リ故ニ家督相續人カ被相續人ヨリ遺留分ヲ受ケ又ハ婚姻養子縁組分家廢絶家再興ノ爲メ若クハ生計ノ資本トシテ贈與ヲ受ケタルトキハ之ヲ相續財產中ニ數人シ尙ホ之ヲ其遺留分中ヨリ控除シ若シ其價額カ遺留分ノ價額ニ均シク又ハ之ニ超ユルトキハ全ク遺留分ヲ受クルコトヲ得サルモノトス(相續法四五六)

五 柳川學士——遺產相續人中被相續人ヨリ特別ノ贈與又ハ遺留分ヲ受ケタル者アルトキハ其贈與又ハ遺留分ハ之ヲ相續財產中ニ加算シ以テ各遺產相續人ノ相續分ヲ定メ此部分ヨリ贈與又ハ遺留分ノ額ヲ控除シ以テ其者ノ確定相續分ヲ算定スヘキモノナルコトハ第一千七百條ノ規定スル所ナリ而シテ同條ノ規定ハ遺留分ニ準用セラルルヲ以テ遺留分ヲ算定スヘキモノトス(相續法四五六)

六 梅博士——第一千七百條ハ相續人カ被相續人ヨリ遺留分ヲ加ヘタル相續財產ニ依リテ一應ノ遺留分ヲ算出シ其遺留分中ヨリ贈與又ハ遺留分ノ額ヲ控除シタル殘額ヲ右ノ贈與又ハ遺留分ヲ受ケタル相續人ノ受クヘキ遺留分トシ若シ殘額ナキトキハ結局其者ハ遺留分ヲ得サルコトト爲ルヘシ(相續法下六五二)

七 牧野博士——數人ノ遺產相續人中被相續人ヨリ遺留分ヲ受ケ婚姻養子縁組分家廢絶家再興ノ爲メ若クハ生計ノ資本トシテ贈與ヲ受ケタル者アル場合ニ於テ其者ノ受クヘキ遺留分ノ額ヲ定ムルニハ第一千七百條及ヒ第一千八百條ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(相續法四〇四)

八 島田博士——共同遺產相續人中被相續人ヨリ遺留分ヲ受ケ又ハ婚姻養子縁組分家廢絶家再興ノ爲メ若クハ生計ノ資本トシテ贈與ヲ受ケタル者アル場合ニ於テ其各自ニ配當スヘキ遺留分ノ額ヲ定ムルコトニ付テハ民法第一千七百條及ヒ第一千八百條ノ規定ヲ準用スヘキモノトス(相續法三三七)

九 掛下學士——第一千七百條此條ハ相續人カ被相續人ヨリ贈與又ハ遺留分ヲ受ケタル場合ニ於テ其價額ヲ相續分中ニ算入ス可キコトヲ定メタルモノニシテ遺留分ヲ算定スル場合ニ於テモ遺留分權利者カ被相續人ヨリ贈與又ハ遺留分ヲ受ケタルニ於テハ之ヲ遺留分ニ算入シ之ヲ遺留分中ヨリ控除ス可キコトハ猶ホ遺產相續ノ場合ト異ナルコトナシ(相續明大講四五八)

一〇 梅博士——第一千八百條ハ第一千七百條ノ適用ヲ明カニシタルモノナルカ故ニ苟モ第一千七百條ヲ遺留分ニ準用スル以上ハ此條モ亦之ヲ準用セサルコトヲ得サルナリ(相續法四五六)

一一 仁井田博士——遺留分ヲ算定スルニ當リテハ贈與ノ價額ハ相續開始ノ時ノ價額ニ依リテ之ヲ定ムヘキモノトス然レトモ受贈者ノ行爲ニ因リテ其目的タル財產カ減失シ又ハ其價額ノ増減アリタルトキハ相續開始ノ當時仍ホ現狀ニテ存スルモノト看做シテ之ヲ定ムヘキモノトス(相續法六九二)

一二 牧野博士——贈與ノ價額ヲ算定スルニハ受贈者ノ行爲ニ因リテ其目的タル財產カ減失シタルトキ又ハ其價額ノ増減アリタルトキト雖相續開始ノ當時仍ホ原狀ニ存スルモノト看做シテ之ヲ定ムヘキモノトス(相續法四一〇)

一三 柳川學士——本條ハ更ニ相續分ニ關スル第一千八百條ノ規定ヲ準用セリ從テ遺留分算出ノ基本タルヘキ相續財產ニ加算スヘキ贈與ノ目的タル財產カ減失シ又ハ其價額ノ増減アリタルトキト雖モ相續開始ノ當時仍ホ原狀ニ存

五 受贈者ノ行爲ニ因リテ其目的タル財產カ減失シタル場合

受贈者ノ行爲ニ因リテ其目的タル財產カ減失シタル場合ニ於テ其價額ヲ相續分中ニ算入ス可キコトヲ定メタルモノニシテ遺留分ヲ算定スル場合ニ於テモ遺留分權利者カ被相續人ヨリ贈與又ハ遺留分ヲ受ケタルニ於テハ之ヲ遺留分ニ算入シ之ヲ遺留分中ヨリ控除ス可キコトハ猶ホ遺產相續ノ場合ト異ナルコトナシ(相續明大講四五八)

法律學說總覽 第六卷 民法相續編 終

用語索引

- 一 排列ハ「いろは」順ニ做フ
- 一 數字ハ總テ頁數ヲ示ス
- 一 字音假名遣ハ概シテ舊來ノ慣習タル發音書記法ニ依ル
- 一 長音記號ハ常ニ「ウ」ニ據ル
- 一 檢索ニ便センカタメ頭文字ノ同似ナルモノハ之ヲ總括ス

イ(キ)

- 「有因行爲」「有權代理」「融通物」等ハ「ユ」ヲ見ヨ
- 一 一身專屬權
 - 意義……………三八一
 - 年金權……………三八二
 - 親族會員ノ地位……………三八二
 - 講ノ世話人ノ地位……………三八二
 - 會社ノ清算人タル地位……………三八二
 - 夫ノ取消權……………三八三
 - 相續人廢除權……………三八三
 - 被相續人カ相續開始後負擔シタル義務……………三八三
- イ 一 慰 委 遺
 - 一 一身ニ專屬スル權利義務
 - 實例……………四七五
 - 占有權……………四七六
 - 手形上ノ權利義務……………四七六
 - 其他ノ例……………四七六
 - 一身ニ專屬セサル權利義務……………四七六
 - 一 慰 藉 料 請 求 權
 - 不法行爲ニ因ル慰藉料請求權ノ相續性……………三六九
 - 旅客ノ運送契約不履行ニ基ク慰藉料請求權ノ相續性……………三七〇
 - 委任ニ基ク權利義務ノ相續性……………三七〇
 - 一 遺 産 相 續
 - 觀念……………四三〇
 - 意義……………四〇、四一五
 - 沿革……………四〇
 - 立法主義……………四三九
 - 遺言相續無遺言相續……………四三九
 - 家督相續トノ差異……………四三〇
 - 開始原因……………四三二
 - 財産ノ存否……………四三三
 - 實例……………四三五
 - 開始地……………四三六
 - 相續回復請求權……………四三七
 - 相續財産ニ關スル費用……………四三七
 - 一 胎 兒 ノ 地 位……………四三七
 - 一 身 ニ 專 屬 ス ル 權 利 義 務……………四七五
 - 一 財 産 カ 相 續 人 ニ 歸 屬 ス ヘ キ 時 期……………四七七
 - 一 民 法 施 行 前 ニ 於 ケ ル 遺 産 相 續……………四七七
 - 一 民 法 施 行 前 ノ 慣 例……………四四七
 - 一 包 括 遺 贈 ニ 準 用 ア ル 遺 産 相 續ノ 規 定……………九六七
 - 一 遺 産 相 續 人
 - 意義……………四三八
 - 能力……………四三八
 - 法定相續人……………四三八

遺

- 被相続人ト家ノ異同……………四四二
- 民法施行前他家ニ入りタル卑屬ト施行後開始シタル場合ノ遺産相續人……………四四八
- 直系卑屬以外ノ遺産相續人……………四四九
- 共同遺産相續人……………四七九
- 數人ノ包括受遺者及ヒ遺産相續人トノ關係……………九六三
- 配偶者ノ遺産相續權……………四六二
- 直系尊屬ノ遺産相續權……………四五五
- 戸主ノ遺産相續權……………四五八
- 兄弟姉妹其他係系統ノ遺産相續權……………四六〇
- 遺産相續人ノ順位
 - 直系卑屬……………四四一
 - 數人ノ直系卑屬間ノ順位……………四四三
 - 準血屬……………四四六
 - 親等ノ異リタルモノノ間……………四四三
 - 同親等ノ者……………四四三
- 嫡出子庶子及私生子間……………四四六
- 直系尊屬數人アル場合……………四五七
- 遺産相續人ノ除斥
 - 除斥原因……………四六一
 - 遺産相續人ノ廢除
 - 實義……………四六三
 - 被廢除者……………四六四
 - 廢除ノ原因……………四六六
 - 廢除ノ手續……………四六七
 - 遺産相續人ノ廢除取消
 - 概念……………四六七
 - 取消時期……………四六九
 - 廢除及取消ノ方法……………四七〇
 - 廢除及取消ノ判決確定前ニ於ケル保全處分……………四七〇
 - 民法施行以前ニ於ケル廢除ト施行後ニ於ケル取消……………四七一
 - 遺産相續ノ物體
 - 相續財産ノ意義……………四七二
 - 財産ニ屬スル權利義務ノ意義……………四七二
 - 私法上ノ權利義務……………四七三
- 被相続人カ債務ノミヲ遺シタル場合……………四七三
- 被相続人ノ一身ニ專屬セサル權利義務……………四七五
- 遺産ノ分割
 - 觀念……………四七四
 - 要件……………四七五
 - 分割ノ請求權ヲ行使シ得ル者……………四七六
 - 分割ノ方法……………四七六
 - 分割方法ノ指定委託……………四七九
 - 遺産分割ノ禁止
 - 遺言ニ因ル禁止……………四五四
 - 禁止ノ效力……………五五六
 - 五年以上分割ヲ禁止シタル遺言ノ效力……………五五六
 - 遺産分割ノ效力
 - 立法主義……………五五八
 - 溯及効……………五五七
 - 第三者ニ對スル效力……………五五七
 - 共同相續人ノ一人カ分割前相續財産ニ付キ爲シタル處分ノ效力……………五六〇
- 效力……………五六〇
- 共同相續人ノ全員カ爲シタル處分ノ效力……………五六一
- 遺言
 - 沿革……………八一六
 - 實義……………八一七
 - 性質……………八一七
 - 遺言ノ方式ノ種類……………八五七
 - 公正證書ニ依ル遺言……………八六七
 - 秘密證書ニ依ル遺言……………八七七
 - 略式遺言……………九〇一
 - 特別方式ノ遺言……………九〇一
 - 疾病其他ノ事由ニ依リ死亡ノ危險ニ迫リタルモノノ爲ス遺言……………九〇二
 - 傳染病ノ爲メ交通ヲ遮斷セラレタル場所ニ在ル者ノ爲ス遺言……………九〇九
 - 從軍中ノ軍人軍屬ノ爲ス遺言……………九一一
 - 從軍中疾病傷痍其他ノ事由ニ因リテ死亡ノ危險ニ迫リタル

遺

- 軍人又ハ軍屬ノ爲ス遺言……………九一五
- 共同遺言禁止……………八九八
- 期限ヲ附シタル遺言……………九三七
- 解除條件ヲ附シタル遺言……………九三七
- 終期附遺言……………九三八
- 始期附遺言……………九三八
- 不確定期限附遺言……………九三八
- 遺言ノ效力……………九三〇
- 遺言ノ性質
 - 法律行為……………八一七
 - 相手ナキ單獨行為……………八一八
 - 要式行為……………八一八
 - 終意處分……………八二〇
 - 死後處分……………八二〇
 - 期限條件……………八二〇
 - 代理委託……………八二九
 - 法定代理人保佐人等ノ同意又ハ夫ノ許可……………八二〇
- 遺言ノ目的
 - 法定事項ニ限ルヤ……………八二一
- 遺言ヲ以テ爲シ得サル法律行為……………八二二
- 遺言ノ方式
 - 方式……………八二三
 - 要式行為……………八二三
 - 公正證書ニ依ル遺言ノ方式……………八六七
 - 秘密證書ニ依ル遺言ノ方式……………八七八
 - 禁治産者ノ爲ス遺言ノ方式……………八九〇
 - 艦船中ニ在ル者ノ爲ス遺言ノ方式……………九一八
 - 外國ニ於テ爲ス遺言ノ方式……………九二七
 - 船舶中ニ在ル者カ艦船遺難ノ場合ニ爲ス遺言ノ方式……………九二〇
 - 民法施行前ノ遺言ノ方式……………八二五
 - 遺言書ノ内容ノ解釋……………八二五
 - 遺言無効確認ノ訴……………八二五
 - 遺言能力……………八二五
- 遺言ノ方式ノ種類
 - 自筆證書……………八五七
 - 公正證書……………八五八
 - 秘密證書……………八五八
 - 言語ニ因ル遺言……………八五八
 - 書面ニ因ル遺言……………八五八
 - 遺言ノ證人及立會人……………八五八
 - 資格……………八五八
 - 立會人ト證人トノ異同……………八五七
- 遺言ノ證人及立會人ノ資格制限
 - 未成年人……………八九四
 - 禁治産者及準禁治産者……………八九四
 - 制奪公權者及停止公權者……………八九四
 - 遺言者ノ配偶者……………八九六
 - 推定相續人受遺者及其配偶者……………八九六
 - 竝ニ直系血族……………八九六
 - 公證人ト特別關係ニ在ル者……………八九七
 - 遺言執行者ハ如何……………八九七
 - 立會人ト文字ノ理解……………八九七
- 遺言ノ效力
 - 效力發生時期……………九三〇
 - 死亡前ノ效力……………九三三
 - 期限條件ヲ附シタル遺言……………九三三
 - 停止條件附遺言ノ效力……………九三四
 - 遺言者死亡前ニ條件成就シタル場合……………九三四
 - 遺言者死亡後條件成就シタル場合……………九三四

イ 遺

條件成就ノ效力ヲ遺言者死亡ノ時ニ題及セシムル遺言ノ效力……………九三五
 遺言者死亡後停止條件成就以前ニ於ケル效力……………九三六
 受遺者ノ一身ニ關スル消滅的停止條件……………九三六
 解除條件ヲ附シタル遺言……………九三七
 期限ヲ附シタル遺言……………九三七
 不確定期限附遺言……………九三七
 始期附遺言……………九三八
 終期附遺言……………九三八
 略式遺言ヲ爲シタル遺言者カ正式遺言ヲ爲スヲ得ルニ至リタル時ヨリ六ヶ月間生存スル時ノ略式遺言ノ效力……………九三九
 公正證書ニ依ル遺言ノ效力……………九三七
 公證人ノ封紙ニ干渉シタル遺言書ノ效力……………八八四
 檢認ヲ經サル遺言書ノ效力……………八八四

遺言ノ無効……………一〇三八
 遺言ノ失効……………一〇〇
 遺言ノ取消……………一〇〇
 意義……………一〇〇
 取消ノ自由……………一〇〇
 取消ノ種類……………一〇〇
 明示ノ取消……………一〇〇
 取消ノ要件……………一〇〇
 取消ノ性質……………一〇〇
 取消權者……………一〇〇
 取消ノ相手方……………一〇〇
 取消シ得ヘキ時期……………一〇〇
 取消ノ方式……………一〇〇
 取消ノ訴ノ性質……………一〇〇
 取消ノ效力……………一〇〇
 負擔附遺贈ノ取消トノ差異……………一〇〇
 遺贈……………一〇〇
 意義……………一〇〇

種類……………八三九
 包括名義ノ遺贈……………八三九
 包括遺贈ノ效力……………八四〇
 特定名義ノ遺贈……………八四〇
 負擔附遺贈……………八四〇
 補充遺贈……………八四〇
 遺贈ト贈與トノ差異……………八四〇
 遺贈ト死因贈與トノ異同……………八四〇
 遺贈ノ承認拋棄……………八四〇
 性質……………八四〇
 遺贈義務者其他ノ利害關係人ノ承認拋棄ノ催告……………八四〇
 受遺者カ遺贈ノ承認又ハ拋棄ヲ爲サスシテ死亡シタル場合其相續人ノ權利及範圍……………八四〇
 遺贈承認……………八四〇
 承認ノ方式……………八四〇
 特定遺贈ノ一部ヲ承認シ他ノ部分ヲ拋棄シ得ルヤ……………八四〇
 遺贈ノ拋棄……………八四〇
 拋棄ノ方式……………八四〇

拋棄ノ意思ヲ表示スヘキ時期……………八四〇
 拋棄ノ相手方……………八四〇
 受遺者ノ遺贈拋棄……………八四〇
 無能力者カ拋棄スル場合ノ條件……………八四〇
 特定遺贈ノ一部ヲ承認シ他ノ部分ヲ拋棄シ得ルヤ……………八四〇
 遺贈ノ過及……………八四〇
 遺贈ノ承認拋棄ノ催告……………八四〇
 概念……………八四〇
 催告權者……………八四〇
 遺贈義務者……………八四〇
 催告ノ方式……………八四〇
 催告又ハ確答ノ法定代理人ノ代表權……………八四〇
 受遺者ノ確答……………八四〇
 受遺者ノ確答セサル場合ト法律上ノ推定……………八四〇
 受遺者カ遺贈ノ承認又ハ拋棄ヲ爲サスシテ死亡シタル場合其相續人ノ權利及範圍……………八四〇

イ 遺

相續人ノ選擇表意期間……………九五七
 遺言者カ遺言ヲ以テ受遺者ノ相續人ノ選擇ヲ制限シタル場合ノ效力……………九五七
 遺贈ノ承認及拋棄ノ撤回禁止……………九五七
 意義……………九五七
 承認及拋棄ヲ取消シ得ヘキ場合及期間……………九六〇
 遺贈ノ目的……………九六〇
 他人ノ物ヲ目的トスル遺贈……………九六〇
 遺言者死亡當時相續財産ニ屬セサル目的物ノ遺贈……………九六〇
 遺言者自己ニ屬セサルコトヲ知リテ遺贈シタル場合ノ效力……………九六一
 他人ニ屬スル權利ヲ受遺者ノ負擔ノ下ニ遺贈シタル場合ノ效力……………九六三
 他人ニ屬スル權利ノ遺贈カ有効ナル場合ニ於ケル遺贈義務者ノ義務……………九六四

不特定物ヲ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ノ效力……………九五七
 不特定物遺贈ノ場合ニ於ケル遺贈義務者ノ擔保責任……………九五八
 遺贈ノ目的物カ他人ノ權利ノ目的トナリ居タル場合ノ受遺者對遺贈義務者ノ關係……………一〇〇九
 債權ヲ以テ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ノ效力……………一〇一一
 遺言者死亡後債權カ移轉セラレ又ハ權利ノ目的トナリタル場合……………一〇一二
 金錢ヲ目的トスル以外ノ債權ナル場合……………一〇一二
 金錢債權ノ場合……………一〇一二
 金錢ヲ遺贈ノ目的ト爲ス場合……………一〇一五
 遺贈ノ目的物ノ代位……………一〇一五
 代位ノ性質……………一〇一五
 遺贈ノ目的物ノ滅失變更又ハ占有ノ喪失ニヨリ第三者ニ對……………一〇一五

スル債金ト受遺者ノ權利……………一〇〇二
 第三者ニ對スル債金ノ發生原因……………一〇〇五
 目的物カ附合混和加工シタル場合ト受遺者ノ權利……………一〇〇五
 附合混和等ニヨリ第三者ニ債金ヲ支拂フ場合受遺者ニ支持義務アリヤ……………一〇〇七
 遺贈ノ效力……………一〇〇七
 包括遺贈及特定遺贈ヲ見ヨ……………一〇一五
 遺贈ノ效力ト債權移轉ノ關係……………一〇一五
 遺贈又ハ贈與ノ持戻……………一〇一五
 概念……………一〇一七
 共同相續人カ特別ナル贈與又ハ遺贈ヲ受ケタル場合ノ相續分算方法……………一〇一〇
 持戻ヲナス義務アル場合……………一〇一二
 持戻義務者……………一〇一三
 持戻サルヘキ財產……………一〇一五

持戻ヲ爲ス時期……………一〇一七
 持戻ト減殺ノ差異……………一〇二一
 持戻スヘキ贈與ノ價額ヲ算定スヘキ時期……………一〇二一
 天災等受贈者ノ行爲ニ因ラスシテ贈與物ノ價額ニ増減アリタル場合……………一〇二三
 受贈者ノ行爲ニヨリ價額ノ増減アリタル場合……………一〇二五
 贈與ノ價額カ相續人ノ行爲ニ因リテ増加シタル場合……………一〇二五
 負擔付贈與ノ場合……………一〇二五
 遺贈ノ場合……………一〇二五
 遺贈ノ無効(失効)……………一〇二五
 無効トナル事由……………一〇二九
 受遺者カ遺言者ヨリ先ニ死亡シタル場合……………一〇二九
 停止條件附遺贈ニ付受遺者カ條件成就以前ニ死亡シタル場合……………一〇三一
 條件成就前ニ受遺者死亡シタル場合ト遺言者ノ反對ノ意思……………一〇三一

イ 遺

- 表示ノ效力……………九八二
- 遺言者ノ反対意思表示ノ方法……………九八三
- 法人ノ代表者ノ死亡……………九八四
- 遺言カ效力ヲ生シタル後受遺者ノ死亡……………九八四
- 期限附遺贈ノ場合……………九八四
- 遺贈ノ失効ノ效果……………九八七
- 遺贈ノ失効又ハ拋棄アリタル場合ニ受遺者ノ受クヘカリシモノカ相続人ニ歸屬スル場合……………九八五
- 相続人數人アル場合……………九八七
- 無効又ハ失効トナリタル遺贈カ他ノ受遺者ニ歸屬スル場合……………九八七
- 相続人ナキ場合ノ財産ノ歸屬……………九八七
- 遺贈失効ノ場合ニ於ケル財産歸屬ト遺言者ノ意思表示ノ效力……………九八八
- 遺言ノ執行……………九八八
- 自筆證書及秘密證書ニ依ル遺言ノ檢認……………一〇三〇
- 遺言書ノ提出並ニ檢認ノ申請……………一〇三一
- 檢認申請ノ手續……………一〇三二
- 公正證書ニ依ル遺言ト檢認ノ要否……………一〇三二
- 封印アル遺言書ノ開封……………一〇三三
- 開封ノ手續……………一〇三五
- 相続財産カ法人ニ歸シタル場合ノ開封ノ手續……………一〇三五
- 相続人カ裁判所ノ請求アルモ開封ニ立會ハサル時ノ處置……………一〇三五
- 檢認申請アリタル場合ノ裁判……………一〇三六
- 裁判所ノ爲ス檢認ノ性質……………一〇三七
- 檢認ヲ經サル遺言書ノ效力……………一〇三八
- 遺言書ノ提出及ヒ檢認申請ヲ怠リタル場合ノ制裁……………一〇三九
- 過料ノ裁判ヲ爲ス管轄裁判所……………一〇四〇
- 遺言執行者……………一〇四〇
- 意義……………一〇四〇
- 沿革……………一〇四〇
- 立法主義……………一〇四一
- 遺言執行者ノ任設ヲ要スル場合……………一〇四一
- 遺言執行者ノ員數……………一〇四三
- 遺言執行者ノ指定方法……………一〇四四
- 遺言執行者ノ地位……………一〇四七
- 遺言執行者ノ性質……………一〇七六
- 遺言執行者ノ承諾又ハ辭任ノ意思表示ノ相手方……………一〇四八
- 遺言執行者ノ就任承諾又ハ拒絕……………一〇四八
- 遺言執行者カ就職ヲ承諾シタル場合……………一〇四八
- 遺言執行者ニ對スル就職ノ諾否確答ノ催告……………一〇四九
- 遺言執行者タル資格……………一〇五二
- 遺言執行者タル資格ナキ者……………一〇五二
- 遺言執行資格者……………一〇五二
- 無能力者……………一〇五四
- 破産者……………一〇五四
- 初メ能力者ニシテ後ニ無能力者トナリタル場合……………一〇五四
- 相続人ハ遺言執行者ヨリ得ルヤ……………一〇五四
- 資格ノ有無ヲ決定スル時期……………一〇五四
- 無資格者ヲ遺言執行者ニ指定シタル場合ノ效力……………一〇五五
- 遺言執行者ノ指定……………一〇五五
- 諾否ノ自由……………一〇五五
- 辭任シタル場合ノ處置……………一〇五六
- 承諾者ノ責任……………一〇五六
- 遺言執行者ノ選任……………一〇五六
- 裁判所カ選任スル場合……………一〇五五
- 選任管轄裁判所……………一〇五七
- 裁判所ノ選任權……………一〇五七
- 裁判所カ選任シ得ル時期……………一〇五八

イ 遺

- 選任ニ依ル遺言執行者ノ辭任……………一〇五九
- 遺言執行者ノ性質……………一〇七六
- 學說……………一〇七六
- 法定代理人……………一〇七八
- 遺言執行者ノ任務……………一〇六六
- 任務ノ範圍……………一〇六六
- 財産目録ノ調製及交付……………一〇六一
- 財産目録調製ノ方法……………一〇六二
- 公證人カ財産目録ヲ調製スル場合ノ方法……………一〇六三
- 財産目録調製ノ費用負擔者……………一〇六四
- 遺言執行者數人アル場合ノ任務執行ノ方法……………一〇八四
- 保存行為……………一〇八七
- 任務違背ト損害賠償……………一〇七〇
- 遺言執行者ノ權限……………一〇六五
- 財産管理ニ關スル權限……………一〇六五
- 權限ノ範圍……………一〇六六
- 遺言執行者ノ權利義務ノ相手方……………一〇六七
- 遺言ノ旨趣ニ關シテ争アル場合ノ確認訴訟……………一〇六七
- 遺言執行者ト訴訟資格……………一〇六八
- 遺言執行者ト委任ニ關スル規定ノ準用……………一〇六八
- 遺言執行者アル場合ノ相続人ノ權利ノ制限……………一〇七〇
- 遺言ノ目的カ特定財産ニ關スル場合ト遺言執行者ノ權利義務……………一〇七二
- 遺言執行者ノ權利……………一〇七〇
- 立替費用及利息請求權……………一〇七〇
- 債務ノ代辨及ヒ擔保請求……………一〇七〇
- 遺言執行者ノ義務……………一〇六九
- 注意義務……………一〇六九
- 事務報告……………一〇六九
- 受取リタル金銀物品引渡ノ義務……………一〇六九
- 利息又ハ損害ノ賠償義務……………一〇六九
- 遺言執行者ノ復任權……………一〇六九
- 復代理人ヲ選任シ得ル場合……………一〇六九
- 遺言者カ復代理人ノ選任ヲ許シタル場合……………一〇八二
- 補助者使用ノ自由……………一〇八二
- 復代理人ノ行為ニ關スル遺言執行者ノ責任……………一〇八三
- 遺言執行者ノ報酬……………一〇八三
- 遺言ニ報酬ヲ定メタル場合……………一〇八九
- 裁判所ニ於テ選任シタル場合ト報酬……………一〇九〇
- 報酬ヲ受クヘキ場合ト其ノ受取ル時期……………一〇九一
- 遺言執行者ノ任務終了……………一〇九二
- 解任ノ手續……………一〇九三
- 辭任……………一〇九三
- 辭任ノ手續……………一〇九四
- 正當ナル事由……………一〇九五
- 任務終了後ニ於ケル急迫ナル事務ノ處理……………一〇九五
- 任務ノ終了ト對抗要件……………一〇九六
- 遺言執行ノ費用……………一〇九八
- 遺言ニ關スル費用……………一〇九八
- 遺言ニ關スル費用ノ負擔……………一〇九八
- 遺留分減少禁止……………一〇九九
- 相続財産ノ負擔ニ歸セシメ得サル費用ノ負擔者……………一〇九九
- 遺留分……………一〇九九
- 意義……………一〇九九
- 基礎……………一〇九九
- 沿革……………一〇九九
- 遺留分ニ關スル立法主義……………一〇九九
- 遺留分ノ性質ニ關スル立法主義……………一〇九九
- 遺留分權利ノ性質……………一〇九九
- 遺留分算定ノ方法……………一〇九九
- 華族世襲財産ト遺留分……………一〇九九
- 遺留分ニ關スル代辦相續……………一〇九九
- 遺留分權利者……………一〇九九
- 遺留分ヲ受タル者……………一〇九九

イ 遺

遺留分ヲ受クヘキ家督相続人
 一四六
 家督相続人ノ受クヘキ遺留分
 ノ範圍 一四六
 法定家督相続人タル直系卑屬
 ノ受クヘキ範圍 一四七
 其他ノ家督相続人ノ受クヘキ
 範圍 一四八
 遺產相續人ノ受クヘキ遺留分
 ノ範圍 一四八
 直系卑屬カ遺產相續人タル場
 合 一四九
 配偶者又ハ直系尊屬カ遺產相
 續人タル場合 一四九
 婚姻等生計ノ資本ヲ受ケタル
 者ノ遺留分 一五〇
 戸主カ遺產相續人タル場合 一五〇
 遺留分ノ算定
 方法 一五二
 贈與額ノ合算 一五五
 贈與價額ノ算定 一五五

債務額ノ控除 一五六
 控除スヘカラサル債務ノ例 一五六
 相続開始當時ニ於ケル相続財
 産ノ算定 一五七
 條件附權利又ハ存続期間ノ不
 確定ナル權利ノ計算方法 一五八
 家督相続ノ特權ニ屬スル權利
 ノ不加算 一五九
 遺留ノ目的タル財産ノ加算 一六〇
 華族世襲財産ト遺留分 一六〇
 相続財産ニ加算セラルヘキ贈
 與 一六一
 遺留分ノ額
 計算方法 一五〇
 同順位ノ相続人數人アル場合
 ノ遺留分額 一五二
 代襲相続ノ場合ニ於ケル遺留
 分ノ額 一五二
 受贈者ノ行爲ニ因リ目的タル

財産カ滅失シタル場合 一五三
 遺留分ノ侵害
 相続分ノ指定 一五〇
 遺留分ヲ侵害シタル相続分指
 定ノ效力 一五〇
 遺留分侵害ノ有無ヲ定ムル時
 期 一五〇
 遺留分滅殺
 意義 一六四
 滅殺權ノ性質 一六五
 滅殺權行使ノ限度 一六七
 滅殺權ヲ行使シ得ル者 一六八
 數人ノ遺留分權利者アル場合
 一七〇
 相手方 一七〇
 滅殺權ヲ行使シ得ル時期 一七〇
 滅殺權行使方法 一七一
 遺留分ヲ侵害シタル財産留保
 ト滅殺權ノ行使 一七二
 條件附權利又ハ存続期間ノ不
 確定ナル權利ニツキ滅殺權ヲ

行使スル方法 一七四
 民法施行前ニ於ケル財産留保
 ト遺留分滅殺 一七二
 贈與及ヒ遺留分ニ滅殺セラル
 ヘキ場合ノ滅殺ノ順序 一七六
 隱居者ノ留保財産ト滅殺ノ順
 序 一七八
 遺留ノ滅殺
 遺留相互間ノ滅殺 一七九
 包括遺留ノ滅殺ト債務ノ控除
 一八一
 遺言者カ遺言ヲ以テ滅殺ノ順
 序及ヒ割合ヲ定メタル場合ノ
 效力 一八一
 遺留分滅殺ノ效力
 未タ財産ヲ給付セラル場合 一八五
 既ニ給付ヲ受ケタル場合 一八五
 受贈者又ハ受遺者ノ附屬義務
 一八五
 一部滅殺アリタル場合ノ效果

イ 遺 隠 口 浪

贈與又ハ遺贈ニ義務ノ附隨ス
 ル場合ノ效果 一八六
 果實返還ニ關スル立法主義 一八六
 果實返還ノ義務 一八六
 果實返還ト受贈物取戻シトノ
 比較 一八八
 返還義務アル受贈者ノ無資力
 ト損失負擔者 一九〇
 受贈者ノ所在不明ノ場合 一九二
 負擔付贈與ノ滅殺セラルヘキ
 額 一九二
 不相當ナル有價行爲ノ滅殺 一九四
 假裝行爲ノ滅殺 一九七
 第三者ニ對スル滅殺ノ效力 一九七
 贈與ノ目的物ヲ善意ノ第三者
 ニ讓渡シタル場合 一九八
 目的物ノ讓受人カ讓受ノ當時

遺留分權利者ニ損害ヲ加フル
 コトヲ知リタル場合 一九九
 惡意ノ讓受人數人アル場合 一九九
 遺留ノ目的物ノ上ニ權利ヲ設
 定シタル場合 二〇〇
 受贈者又ハ受遺者ノ價額辨償
 二〇三
 惡意ノ第三取得者ノ價額辨償
 二〇五
 贈與ノ目的物上ニ權利ヲ取得
 シタル者ノ價額辨償 二〇六
 目的物カ不可抗力ニ因リ滅失
 シタル場合ノ責任 二〇七
 遺留分滅殺權ノ時効
 時効期間 二〇二
 起算點 二〇八
 遺言ニ因ル廢除 二九三
 遺言ニ因ル廢除ノ取消 二九五
 遺言ニ因ル相続人ノ指定及取消
 遺言ニ因ル指定及取消ノ許容
 三二六

指定ノ届出 三二六
 效力發生時期 三二七
 停止條件附指定ノ效力 三二七
 遺言ニ因ル指定ノ取消 三二八
 遺言ヲ以テ指定ヲ取消シタル
 場合ノ届出 三二八
 遺言執行者カ二人アル場合ノ
 届出 三二九
 遺言ヲ以テ爲シタル場合ノ指
 定又ハ指定取消ノ效力 三二九
 遺言者カ他人ヲシテ相続人ヲ
 指定セシムル遺言ノ效力 三二九
 遺言ニ因ル廢除
 推定家督相続人ノ廢除 三七一
 遺言ニ因ル財産處分
 範圍 八三八
 遺贈ノ種類 八三九
 遺言ニ因リ處分シ得ル財産ノ
 種別 八四三
 遺贈ニ依ル遺留分侵害 八四四

遺留分權利者
 隱居相續
 意義 三六八
 占有權ノ相續 三六八
 公民權ノ相續 三七二
 訴訴手續ノ中斷 四一八
 隱居前ニ於ケル詐害行爲ノ取
 消 四二四
 隱居者
 財産留保 三九二
 隱居者ノ留保財産ト滅殺ノ順
 序 一七八
 隱居者カ相續開始前ニ負擔セ
 ル債務ノ辨償 四二二
 隱居者カ訴訟繫中死亡シタ
 ル場合ト訴訟承繼人 四一九
 隱居ノ意義 四四二
 浪費者 二三五

ハ 廢

廢除
 推定家督相續人ノ廢除……………二二八
 意義……………二二九
 廢除ト缺格……………二二九
 民法施行前ニ於ケル廢除……………二二九
 ………………二二〇
 廢除ノ原因……………二二三
 廢除ヲ請求シ得ル者……………二二五
 廢除ヲ請求セラルル者……………二二六
 廢除ノ方法……………二二七
 華族ノ廢除……………二二五
 廢除ノ效力……………二二五
 廢除ノ取消……………二二五
 遺言ニ因ル推定家督相續人ノ廢除……………二二七
 廢除ノ取消……………二二八
 廢除ノ保全處分……………二二九
 遺言相續人ノ廢除……………二六三
 被廢除者……………二六四
 遺言相續人ノ廢除取消……………二六七
 民法施行前ノ廢除ノ取消……………二九〇、四七一

廢除ニ關スル契約ノ效力……………二五九
 廢除ノ原因……………二五九
 推定家督相續人ノ廢除原因……………二二三
 被相續人ニ對スル虐待及重大ナル侮辱……………二二三
 家督ヲ執ルニ堪ヘサル事由……………二二六
 家名ノ汚辱トナル處刑……………二二八
 浪費者ノ濫禁治産宣告……………二二三
 廢除スヘキ正當ノ理由アル場合……………二三五
 廢除スヘキ正當理由ノ實例……………二三七
 遺言相續人ノ廢除原因……………二六六
廢除ノ訴
 訴ノ性質……………二五九
 廢除ノ請求ヲ爲シ得ル時期……………二五九
 裁判管轄……………二六〇
 人事訴訟手續……………二六〇

訴ノ相手方……………二六一
 當事者ノ死亡ト訴訟ノ運命……………二六二
 無能力者ノ廢除訴訟……………二六四
 被相續人カ無能力者ナル場合……………二六四
 被廢除者カ無能力者ナル場合……………二六四
 無能力者カ原告又ハ被告トナリタル場合ト訴訟代理人……………二六四
 遺言ニ因ル廢除ノ原告……………二六五
 遺言ニ因ル廢除ノ訴訟手續……………二七三
 遺言ニ因ル廢除判決ノ效力……………二七四
 遺言ニ因ル廢除ノ取消……………二七四
 遺言相續人ノ廢除ノ手續……………二六七
 廢除ノ親族會招集ノ裁判所……………二五六
廢除ノ效力
 ………………二五六

相續權ノ剝奪……………二六五
 被廢除者ハ家ヲ異ニスルモ同一被相續人ノ相續人トナリ得サルヤ……………二六六
 被相續人又ハ被廢除者カ身分ノ變更又ハ新原因ニ依リ相續順位ニ立ツモ推定相續人トナリ得サルヤ……………二六七
 被廢除者ハ同一家ニ於ケル他ノ戸主ノ推定相續人トナリ得ルヤ……………二六八
 被廢除者ハ指定又ハ選定ニ依ル相續人トナリ得ルヤ……………二六九
 廢除ノ届出……………二六九
 第三者ニ對スル效力……………二七〇
 效力發生時期……………二七〇
 遺言ニ因ル廢除ノ效力……………二七三
 遺言ノ效力ヲ生スヘキ時期……………二七三
 遺言ニ因ル廢除ノ届出……………二七五
廢除取消ノ要件
 ………………二七五

ハ 廢 配 嗣 ニ 入

廢除原因ノ消滅……………二七六
 廢除原因消滅ノ例……………二七七
 初ヨリ廢除原因存在セサル場合……………二七八
 廢除ナキ場合……………二七八
 第九七五條第一號ノ場合……………二七八
 ………………二七八、二八六
 取消シ得ル時期……………二七九
 遺言ニ因ル取消ノ場合……………二八一
 廢除カ未ダ效力ヲ生セサル場合……………二八一
 被相續人カ取消ニ因リテ推定家督相續人タル地位ヲ回復シ得サルニ至ルモ其取消ヲ請求シ得ルヤ……………二八一
 正當ノ事由ニ因リテ廢除シタル場合ト取消ニ付テノ親族會ノ同意……………二八四
廢除取消ノ方法
 裁判籍……………二八七
 取消ノ手續……………二八八
 取消ヲ請求シ得ル者……………二八六

取消ノ訴ノ相手方……………二八六
 當事者ノ死亡ト訴訟ノ承繼……………二八八
 華族ノ廢除取消ト宮内大臣ノ許可……………二八八
 遺言相續人ノ廢除取消ノ方法……………二九〇
廢除取消ノ效力
 取消ノ效力……………二八九
 效力發生時期……………二八九
 廢除取消ノ届出……………二八九
 民法施行以前ノ廢除……………二九〇
廢除ノ保全處分
 推定家督相續人ノ場合……………二九〇
 推定家督相續人ノ廢除又ハ取消請求後相續開始シタル場合ノ保全處分……………二九一
 遺言ニ因ル廢除ト保全處分……………二九三
 遺言ニ因ル廢除ノ取消ト保全處分……………二九五
 必要ナル處分ノ方法……………二九四

必要ナル處分ヲナス管轄裁判所……………二九四
 必要ナル處分ニ因リ爲シタル行為ノ效力……………二九四
 裁判所カ管理人ヲ選任スル場合……………二九五
 推定遺言相續人ノ場合……………二九〇
 廢除及取消ノ判決確定前ニ於ケル保全處分……………二七〇
配偶者ノ遺産相續權
 ………………三五二
罰金刑ノ執行
 ………………三七一
二
入夫婦婚
 相續人……………一七四
 女戸主ノ相續權……………一七四
 戸主トナラサル意思ヲ表示シタル入夫……………一七六
 入夫婦婚ト民法施行以前ノ慣例……………一七六
入夫離婚
 相續人……………一七六

入籍者ノ相續順位
 入籍直系卑屬ノ相續順位……………一七七
 入籍直系卑屬相互間……………一七七
 入籍直系卑屬ト在來直系卑屬トノ相續順位……………一七九
 在來ノ直系卑屬カ私生子ナル場合……………一八五
 離婚又ハ離縁ニ依テ復籍シタル者……………一八一
 廢家入籍者……………一八二
 親族入籍ニ因ル入籍者……………一八六
 民法施行前ノ入籍者……………一八七
 戸主ノ廢家ニヨリ之ニ從ヒテ入籍シタル者……………一八三
 入籍後身分ニ變更アル場合……………一八三
 同一戸籍内ニ於テ身分ノ變更アリタル場合……………一八七
 明治三五年法律第三七號施行以前ニ分家シタル者ノ家族タリシ者……………一八四

ニ 入任 ホ 法 包 本 補 保 報 へ 辨

- 先ニ廢除セラレ他家ニ入りタル者カ廢除ノ取消ヲ得テ被相続人ノ家ニ入りタル者ハ如何
..... 一八六
- 其他ノ實例..... 一八八
- 任意相続ノ意義..... 四四
- 任務
- 遺言執行者ノ任務..... 一〇六一
- 遺言執行者ノ任務ノ終了..... 一〇九二
- ホ
- 法定處分
- 意義..... 三四
- 買賣贈與等ト異ル點..... 三五
- 遺言相續ヲ許ス法制ト通有性タル法處分..... 三五
- 法定相續
- 意義..... 四二
- 沿革..... 四二
- 態様..... 四二
- 法定家督相續人
- 意義..... 一四三
- 要件..... 一四四
- 相續人不分明ナル相續財産..... 七八九
- 法人ノ性質..... 七八九
- 法人ノ權利義務..... 七九〇
- 詳細ハ相續財産、曠缺相續財産相續人ノ現出等ヲ見ヨ
- 法律行為
- 遺言ノ性質..... 八一七
- 遺言ヲ以テ爲シ得サル法律行為..... 八二二
- 法定代理人
- 遺言執行者..... 一〇七八
- 催告又ハ確答ノ法定代理人ノ代表權..... 九五二
- 包括名義ノ遺贈
- 意義..... 八三九
- 效力..... 八四〇
- 包括遺贈ノ減殺ト債務ノ控除..... 一八一
- 包括受遺者ノ意義..... 九六三
- 包括受遺者ノ權利義務
- 遺產相續人ト同一ノ權利義務..... 九六一
- 數人ノ包括受遺者及ヒ遺產相續人トノ關係..... 九六三
- 包括受遺者ノ權利義務水繼ノ割合..... 九六三
- 包括受遺者ト相續債權者トノ關係..... 九六五
- 遺言者カ包括受遺者ニ債務ヲ負擔セシメサル意思ヲ表示シタル場合ノ效力..... 九六五
- 受遺者ノ權利承繼ト第三者ニ對スル對抗條件..... 九六六
- 包括遺贈ニ準用アル遺產相續ノ規定
- 相續ノ承認拋棄..... 九六七
- 財産ノ分離..... 九六七
- 限定承認..... 九六七
- 本位相續ノ意義..... 四三
- 補充遺贈..... 八四三
- 保險金請求權
- 相續性..... 三七二
- 保全處分..... 二九〇、四七〇
- 報酬
- 遺言執行者..... 一〇八九
- 辨濟
- 期限前ノ債權ノ辨濟..... 六八一
- 條件付債權ノ辨濟..... 六八二
- 期限前ノ債權條件付債權及ヒ存續期間ノ確定セサル債權ノ辨濟..... 六八一
- 請求申出ヲ爲サザリシ債權者及ヒ受遺者殘餘財産ヨリ受クル辨濟..... 七〇〇
- 相續財産ニ付特別擔保ヲ有スル債權ノ辨濟..... 七〇四
- 辨濟ノ方法
- 限定承認者ノ辨濟ノ方法..... 六七六
- 相續債權等ノ辨濟方法..... 七五九

へ 特 ト 特 取

- 辨濟ノ拒絕
- 限定承認者ノ辨濟請求拒絕權..... 六六一
- 辨濟ノ效力
- 限定承認者ノ違法辨濟ノ效力..... 六九四
- 辨濟
- 遺贈價格ノ辨濟..... 九九五
- 受贈者又ハ受遺者ノ價額辨濟..... 一〇〇三
- 惡意ノ第三取得者ノ價額辨濟..... 一〇〇五
- ト
- 特定名義ノ遺贈
- 意義..... 八四
- 尙遺贈ヲ見ヨ
- 特定遺贈ト被相續人ノ權利義務..... 九六五、九六九
- 受遺者ノ權利承繼ト第三者ニ對スル對抗條件..... 九六六
- 受遺者ノ擔保請求權..... 九六八
- 受遺者ノ果實取得權..... 九七一
- 受遺者ノ費用償還義務..... 九七四
- 特定遺贈ト不動産登記ノ方法..... 九八九
- 他人ノ物ヲ目的トスル遺贈..... 九八九
- 他人ニ屬スル權利ヲ受遺者ノ負擔ノ下ニ遺贈シタル場合ノ效力..... 九九三
- 他人ニ屬スル權利ノ遺贈カ有テナル場合ニ於ケル遺贈義務者ノ義務..... 九九四
- 遺贈價格ノ辨濟..... 九九五
- 不特定物ヲ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ノ效力..... 九九七
- 不特定物遺贈ノ場合ニ於ケル遺贈義務者ノ擔保責任..... 九九八
- 特別方式ノ遺言
- 疾病其他ノ事由ニ依リ死亡ノ危險ニ迫リタルモノノ爲ス遺言..... 九一五
- 對スル對抗條件..... 九〇二
- 要件..... 九〇三
- 死亡ノ危險..... 九〇四
- 證人三人以上ノ立會..... 九〇四
- 立會證人ニ對スル遺言主旨ノ口授..... 九〇四
- 遺言ノ筆記及ヒ讀聞..... 九〇五
- 證人ノ署名捺印..... 九〇五
- 裁判所ノ確認..... 九〇六
- 傳染病ノ爲メ交通ヲ遮斷セラレタル場所ニ在ル者ノ爲ス遺言..... 九〇九
- 從軍中ノ軍人軍屬ノ爲ス遺言..... 九一二
- 遺言ノ方式..... 九一二
- 軍人軍屬カ疾病又ハ傷痍ノ爲メ病院ニ在ル場合ノ遺言ノ方式..... 九一四
- 從軍中疾病傷痍其他ノ事由ニ因リテ死亡ノ危險ニ迫リタル軍人又ハ軍屬ノ爲ス遺言..... 九一五
- 理事又ハ主事ノ遺言確認..... 九一六
- 艦船中ニ在ル者ノ爲ス遺言ノ方式..... 九一八
- 船舶中ニ在ル者カ艦船遭難ノ場合ニ爲ス遺言ノ方式..... 九二〇
- 遺言ノ確認..... 九二一
- 外國ニ於テ爲ス遺言ノ方式..... 九二七
- 略式遺言ニ共通ナル規定..... 九二一
- 特別代理人
- 相續人不分明ナル場合ト特別代理人ノ任命..... 七九四
- 取消
- 推定家督相續人ノ廢除ノ取消..... 二七五
- 遺言ニ因ル廢除ノ取消..... 二八四
- 家督相續人指定ノ取消..... 三〇九
- 遺言ニ因ル家督相續人指定ノ取消..... 三一五
- 遺產相續人ノ廢除取消..... 四六七

ト 取 登 子 直 嫡 地 略 留 オ(ヲ) 夫 カ(クワ) 家

贈相續ノ承認地棄ノ取消... 一六六
遺贈ノ承認地棄ノ取消... 九五九
遺言ノ取消... 一〇一
負擔附遺贈ノ取消... 一三八
登記法上ノ權利... 三七一

子

直系卑屬ノ家督相續人... 一四三
推定家督相續人... 一四三
直系卑屬ノ相續ト民法施行前ノ慣習... 一四六
入籍直系卑屬ノ相續順位... 一七七

直系尊屬ノ家督相續... 三四五
直系尊屬ノ遺産相續權... 四五五
直系尊屬數人アル場合ノ遺産相續ノ順位... 四五七

被相續人ノ死後遺骨... 三六七
占有權ハ相續ノ目的トナリ得ルヤ... 三六七
不法行為ニ因ル慰養料請求權ノ相續性... 三六九
旅客ノ運送契約不履行ニ基ク慰養料請求權ノ相續性... 三七〇
委任又ハ組合契約ニ基ク權利義務... 三七一
登記法上ノ權利... 三七一
不當利得請求權... 三七一
保險金請求權ト相續... 三七一
罰金刑ノ執行... 三七一
遺納稅納付義務... 三七一
訴權... 三七一
隱居相續ト占有權... 三六八
隱居相續ト公民權... 三七二
其他移轉スヘキ權利義務ノ例... 三七二
被相續人ノ一身ニ專屬スル權利義務... 三七九
家督相續ノ特權ニ屬スル權利

カ(クワ) 家

嫡出相續

民法施行前ノ慣習... 一七三
嫡出子
家督相續ノ順位... 一五六
遺産相續ノ順位... 四四六

地位

親族會員... 三八二
選言執行者... 一〇四七
講ノ世話人... 三八二
會社ノ清算人... 三八二

略式遺言

略式遺言

特別方式ノ遺言ヲ見ヨ
略式遺言ヲ爲シタル遺言者カ正式遺言ヲ爲スヲ得ルニ至リタル時ヨリ六ヶ月間生存スル時ノ略式遺言ノ效力... 九二四
略式遺言ニ共通ナル規定
遺言者筆者立會人證人ノ署名捺印... 九二二
立會人證人ノ附記ニヨリ署名

家督相續ノ特權ニ屬ストノ意義

系譜... 三八八
祭具... 三八八
墳墓... 三八九
華族世襲財產... 三九一
家督相續人ノ資格... 一〇四
推定家督相續人... 一四三、一八九
指定家督相續人... 二九六
選定家督相續人... 三二〇
無制限選定家督相續人... 三五二
遺留分ヲ受クヘキ家督相續人

家督相續ノ特權ニ屬ストノ意義... 三八九
系譜... 三八八
祭具... 三八八
墳墓... 三八九
華族世襲財產... 三九一
家督相續人ノ資格... 一〇四
推定家督相續人... 一四三、一八九
指定家督相續人... 二九六
選定家督相續人... 三二〇
無制限選定家督相續人... 三五二
遺留分ヲ受クヘキ家督相續人

家督相續ノ特權ニ屬ストノ意義... 三八九
系譜... 三八八
祭具... 三八八
墳墓... 三八九
華族世襲財產... 三九一
家督相續人ノ資格... 一〇四
推定家督相續人... 一四三、一八九
指定家督相續人... 二九六
選定家督相續人... 三二〇
無制限選定家督相續人... 三五二
遺留分ヲ受クヘキ家督相續人

家督相續ノ特權ニ屬ストノ意義... 三八九
系譜... 三八八
祭具... 三八八
墳墓... 三八九
華族世襲財產... 三九一
家督相續人ノ資格... 一〇四
推定家督相續人... 一四三、一八九
指定家督相續人... 二九六
選定家督相續人... 三二〇
無制限選定家督相續人... 三五二
遺留分ヲ受クヘキ家督相續人

家督相續ノ特權ニ屬ストノ意義... 三八九
系譜... 三八八
祭具... 三八八
墳墓... 三八九
華族世襲財產... 三九一
家督相續人ノ資格... 一〇四
推定家督相續人... 一四三、一八九
指定家督相續人... 二九六
選定家督相續人... 三二〇
無制限選定家督相續人... 三五二
遺留分ヲ受クヘキ家督相續人

家督相續ノ特權ニ屬ストノ意義... 三八九
系譜... 三八八
祭具... 三八八
墳墓... 三八九
華族世襲財產... 三九一
家督相續人ノ資格... 一〇四
推定家督相續人... 一四三、一八九
指定家督相續人... 二九六
選定家督相續人... 三二〇
無制限選定家督相續人... 三五二
遺留分ヲ受クヘキ家督相續人

家督相續遺産相續ノ差異

開始原因ノ點... 四〇
目的ノ點... 四一
相續人員數ノ點... 四一
沿革上ノ差異... 四二
家督相續ノ效力
一般原則... 三六一
家督相續ノ客體... 三六二
相續ニ依リテ移轉スル權利義務... 三六四
相續人ニ移轉スヘキ權利ノ範圍... 三七三
相續ニ因ル不動産物權ノ變動ハ登記スルコトヲ要スルヤ... 三七三
家督相續ノ效力發生時期... 三八三
民法施行前ニ於ケル家督相續ノ效力... 三八六
家督相續ノ物體
氏名... 三六六
族稱... 三六七

オ(ヲ)

夫ノ取消權

カ(クワ)

又ハ捺印ニ代フル場合... 九二二
遺言書中挿入削除其他變更ノ方法... 九二三
禁治産者カ遺言ヲ爲ス場合... 九二三
證人及立會人ノ資格... 九二三
留保
財産留保ヲ見ヨ
遺留分ノ範圍ヲ越ヘタル留保ノ效力... 三九九
夫ノ取消權... 三八三
家督相續
意義... 三九
相續開始... 五三
原因開始... 五五
開始時期... 六七
開始時期ヲ一定スル實益... 六九
尙詳細ハ相續ヲ見ヨ

家督相續ノ順位

沿革... 一四〇
順位ヲ定ムル基礎... 一四二
家督相續人ノ順序... 一四二
家督相續人ノ廢除
廢除... 二一八
廢除ト缺格... 二一九
民法施行前ニ於ケル廢除... 二二〇
廢除ノ原因... 二二三
廢除ヲ請求シ得ル者... 二五五
廢除ノ親族會招集ノ裁判所... 二五六
廢除ヲ請求セラルル者... 二五六
廢除ノ方法... 二五七
家督相續人ノ廢除ノ訴... 二五九
家督相續人廢除ノ取消... 二七五
廢除ノ效力... 二六五
尙詳細ハ廢除ヲ見ヨ

家督相續ノ順位... 一四〇
沿革... 一四〇
順位ヲ定ムル基礎... 一四二
家督相續人ノ順序... 一四二
家督相續人ノ廢除
廢除... 二一八
廢除ト缺格... 二一九
民法施行前ニ於ケル廢除... 二二〇
廢除ノ原因... 二二三
廢除ヲ請求シ得ル者... 二五五
廢除ノ親族會招集ノ裁判所... 二五六
廢除ヲ請求セラルル者... 二五六
廢除ノ方法... 二五七
家督相續人ノ廢除ノ訴... 二五九
家督相續人廢除ノ取消... 二七五
廢除ノ效力... 二六五
尙詳細ハ廢除ヲ見ヨ

家督相續ノ順位... 一四〇
沿革... 一四〇
順位ヲ定ムル基礎... 一四二
家督相續人ノ順序... 一四二
家督相續人ノ廢除
廢除... 二一八
廢除ト缺格... 二一九
民法施行前ニ於ケル廢除... 二二〇
廢除ノ原因... 二二三
廢除ヲ請求シ得ル者... 二五五
廢除ノ親族會招集ノ裁判所... 二五六
廢除ヲ請求セラルル者... 二五六
廢除ノ方法... 二五七
家督相續人ノ廢除ノ訴... 二五九
家督相續人廢除ノ取消... 二七五
廢除ノ效力... 二六五
尙詳細ハ廢除ヲ見ヨ

家督相續人ノ指定及取消

指定權者... 二九八
行為無能力者カ指定ヲ爲ス場合法定代理人ノ同意ヲ要スルヤ... 二九九
指定セラレ得ヘキ者... 二九九
指定スルコトヲ得サル者... 三〇二
指定ヲ爲シ得ヘキ場合... 三〇二
指定カ當然效力ヲ失フ場合... 三〇五
家督相續人指定ノ方法
指定方法... 三一一
民法施行前ノ指定ノ方法... 三一五
家督相續人指定ノ效力
被指定者カ他家又ハ家族ナル場合ノ手續... 三〇七
被指定者ノ認諾ト相續ノ承認拋棄... 三〇九
戸主... 三〇九
親族關係... 三〇九
家督相續人ノ指定及取消

カ(クワ) 果華 解開 改會

指定取消ノ方法……………三二四
 指定又ハ取消ノ效力發生時期……………三二四
 遺言ニ因ル家督相續人ノ指定又ハ取消……………三二五
 華族ノ相續人ノ指定又ハ取消ト宮内大臣ノ許可……………三二二
家督相續人指定ノ取消
 指定ヲ取消シ得ル時期……………三二一
 取消ノ效力……………三二一
 取消ノ取消……………三二二
 民法施行前ニ指定シタル場合施行後相續開始シタル場合……………三二二
 民法施行前ニ指定シタル場合ト施行後ノ取消……………三二三
家督相續人ノ選定
 民法施行前ノ慣例……………三二二
 選定家督相續人……………三二二
 選定ノ性質……………三二二
 家督相續人ヲ選定シ得ル場合……………三二三

選定權者……………三二四
 選定親族會……………三二七
 選定セラレ得ル者……………三二九
 選定相續人トナリ得サル者……………三三一
 被選定者ノ順位……………三三二
 選定ノ時期……………三三六
 選定ノ效力……………三三七
 華族ノ相續人選定ノ方法……………三三八

家督相續人選定權者
 選定權者ノ順序……………三二五
 家ニ數種ノ父母アル場合ノ選定權者……………三二六
家督相續人選定親族會
 親族會ノ決議ニ代ル裁判……………三二七
 相續人選定ノ效力……………三二八
 相續人選定ノ親族會ノ管轄裁判所……………三二八
 親族會事件ノ本人……………三二八
 親族會ノ存続期間……………三二八

親族會カ二人ヲ選定シタル場合ノ效力……………三二九
 選定親族會カ取消サレタル場合……………三二九
家督相續選定ノ效力
 選定ノ效力發生ノ時期……………三三七
 選定家督相續ノ届出……………三三七
 被選定者ノ相續ノ承認又ハ拋棄……………三三七
 選定力無効ナル場合……………三三八
 家女……………三三三
 家族……………三三五
 家政……………三二七
 家名ヲ汚辱スヘキ罪ノ例……………三三〇

果實
 受遺者ノ果實取得權……………九七一
 果實返還ノ義務……………一八六
 果實返還ニ關スル立法主義……………一八六
 果實返還ト受贈物取戻シトノ比較……………一八八

華族ノ廢除……………二九五
 華族ノ廢除取消ト宮内大臣ノ許可……………二八八
 華族ノ相續人選定ノ方法……………二八八
 華族ノ限定承認ト世襲財產ノ收益ニヨル辨濟……………六八〇
 華族世襲財產ト遺留分……………一六〇

解除條件
 解除條件ヲ附シタル遺言……………九三七

解任
 遺言執行者ノ解任……………一〇九二

開封
 封印アル遺言書ノ開封……………一〇三三
 開封ノ手續……………一〇三五
 相續財產カ法人ニ歸シタル場合ノ開封手續……………一〇三五
 相續人カ開封ニ立會サル場合ノ處置……………一〇三五
 改帳……………二三五
 會社ノ清算人タル地位……………三八二

假裝
 假裝贈與……………一六三
 假裝行為ノ減殺……………一七九

假處分
 財產分離ノ請求アリタル場合ニ於ケル假處分……………七四四

確認
 裁判所ノ確認……………九〇六
 確認ト檢認ノ異同……………九〇九
 理事又ハ主事ノ遺言確認……………九一六
 遺言ノ確認……………九二一

確答
 受遺者ノ確答……………九五二

管理
 管理ヲ繼續ストノ意義……………六六三
 管理事務狀況報告……………六六四
 管理人カ受取リタル金銀物品ノ引渡シ義務……………六六五
 管理事務ニ必要ナル債務負擔……………六六六
 管理行為ノ實例……………六六四

カ(クワ) 假 確 管 鑑 換 鑑 償 三 要 夕 胎 第 對 代

相續人ノ相續財產管理義務……………七四七
鑑定人ノ評價
 鑑定人カ評價スルニ付テノ注意……………六八三
 鑑定人ヲシテ評價セシムルノ手續……………六八三

換價處分
 相續財產ノ換價處分……………六八六

船舶
 船舶中ニ在ル者ノ爲ス遺言ノ方式……………九一八
 船舶中ニ在ル者……………九一九
 船舶遺贈ノ意義……………九二二

慣習法
 適用範圍……………一三
 法例第二條ノ適用範圍……………一三
 民法九二條ノ適用有無……………一四

要式行為
 ………………八一八

胎兒ノ相續法上ノ地位
 胎兒ノ意義……………一〇八
 胎兒ノ地位……………一〇八
 相續權ノ主體タル能力……………一〇九
 民法施行以前ノ慣習……………一〇六
 懷胎中男子ヲ養子トナシ後男子出生シ然ル後相續ヲ開始シタル場合ノ相續人……………一一〇
 胎兒ト養子トノ關係……………一六九
 民法施行前ニ於ケル胎兒ト養子トノ相續權……………一一二
胎兒カ相續スヘキ場合ノ手續
 手續……………一一三
 懷胎有無ト第八二〇條ノ適用……………一一五

第三者
 第三者ニ對スル債金……………一〇〇二
 第三者ニ對スル求償金ノ發生原因……………一〇〇五
 第三者ノ權利ノ目的……………一〇〇九

代理權
 遺言執行者カ第三者ヲ使用スル場合……………一〇八〇
 民法第一〇〇六條ニ所謂第三者……………一〇八八
 民法一一〇八條ニ所謂第三者對抗スルコトヲ得ストノ意義……………一〇四五

代理權
 代理人ノ代理權消滅時期……………一〇八一

代位
 遺贈ノ目的物ノ代位……………一〇〇二
 代位ノ性質……………一〇〇五
 相續債權者及受遺者ノ物上代位權……………七五六

代物辨濟
 相續財產管理人ハ代物辨濟ヲ爲シ得ルヤ……………六七九

代襲相續
 承祖相續ヲ見ヨ……………六七九
 遺留分ニ關スル代襲相續……………

受遺者代他立單既擔男ソ相

- 代襲相續ノ場合ニ於ケル遺留分ノ額……………一〇二〇
- 遺納稅納付義務……………一〇二二
- 他人ノ物ヲ目的トスル遺贈……………一〇二七
- 他人ニ屬スル權利……………一〇二九
- 他人ニ屬スル權利ヲ受遺者ノ負擔ノ下ニ遺贈シタル場合ノ效力……………一〇三三
- 他人ニ屬スル權利ノ遺贈力有効ナル場合ニ於ケル遺贈義務者ノ義務……………一〇三六

- 立會人ト證人トノ異同……………八九七
- 立會人ト文字ノ理解……………八九七
- 立會人ノ署名捺印……………九二一
- 立會人ノ附記……………九二二
- 立會人ノ資格……………九二二
- 遺言ニ立會人及立會人ノ資格制限……………八九四
- 脫漏ノ意義……………六四三
- 單獨相續ノ意義……………四三
- 單獨行為……………八一八
- 相手ナキ單獨行為……………八一八
- 單純承認……………五八四
- 單純承認ノ責任範圍……………六二六
- 國籍喪失ニ因ル相續人ノ責任ト單純承認トノ差異……………六二七
- 民法施行前ノ單純承認ノ效果……………六二八
- 單純承認ヲ爲ス方法……………六三〇
- 相續届ト單純承認トノ關係……………六三一
- 法律ニ因ル單純承認ノ推定……………六三一

- 擔保供與……………六三二
- 管理入ノ擔保供與……………七九六
- 擔保責任……………五六三
- 共同相續人ノ擔保義務……………五六三
- 共同相續人ノ債務者ノ資力擔保責任……………五六九
- 不特定物遺贈ノ場合ニ於ケル遺贈義務者ノ擔保責任……………九八八
- 擔保請求權……………九八八
- 受遺者ノ擔保請求權……………九八八
- 男子……………一五八

- 實體法……………三
- 強行法……………三
- 身分法……………三
- 相續法ノ效力……………四
- 時ニ關スル效力……………四
- 場所ニ關スル效力……………五
- 人ニ對スル效力……………五
- 相續法ノ沿革……………六
- 太古時代……………六
- 中古時代……………七
- 近古時代……………七
- 近世時代……………七
- 現代……………八
- 特別法時代……………八
- 統一法時代……………八
- 舊民法……………八
- 新民法……………八
- 相續編ニ關スル立法例……………九
- 特別法主義ト民法法典編入主義……………九
- 相續法編纂主義……………九
- 舊相續法ノ編纂例……………九

ソ相

- 現行相續法ノ編纂例……………一〇
- 相續法ノ編纂……………一〇
- 民法相續編規定ト其序列……………一〇
- 舊相續法ノ新相續法ニ依ル改正點……………一〇
- 總則規定ノ廢止……………一一
- 隱居相續ノ廢止……………一一
- 遺贈規定ノ編入……………一二
- 遺言規定ヲ相續編ノ内容トシタル理由……………一二
- 新相續法ノ成績……………一二
- 相續法ノ法源……………一三
- 法源ノ意義……………一三
- 直接法源……………一三
- 慣習法……………一三
- 成文法……………一四
- 間接法源……………一四
- 相續編ト他編トノ關係……………一五
- 總則編トノ關係……………一五
- 財產編トノ關係……………一五
- 親族編トノ關係……………一五
- 手續法トノ關係……………一五

- 相續法ニ於ケル涉外關係……………一六
- 立法例……………一六
- 相續涉外關係ト我立法主義……………一六
- 相續ニ依ル財產取得ト準據法……………一八
- 遺言ニ關スル涉外關係ト我立法主義……………一九
- 遺言ノ結果財產取得ト準據法……………二〇
- 我相續涉外準據法ノ適用範圍……………二〇
- 相續制……………二〇
- 個人制時代ニ於ケル相續制ノ特色……………二一
- 歐洲ノ相續制……………二一
- 我國ニ於ケル相續制……………二二
- 相續制度ニ關スル主義……………二六
- 相續法制定ノ基礎……………二八
- 相續法立法ノ基準……………二九
- 相續制存置可否問題……………二九
- 相續制度ニ關スル主義……………二九

- 強制保存主義……………二六
- 強制分配主義……………二七
- 遺言自由主義……………二七
- 我相續制ノ主義……………二八
- 相續法ノ内容……………三一
- 相續ノ觀念……………三一
- 語源……………三一
- 意義……………三三
- 廣義……………三三
- 狹義……………三三
- 相續ノ性質……………三三
- 法定原因……………三四
- 法的處分……………三四
- 身分又ハ非專屬權利ノ承繼……………三五
- 包括移轉……………三五
- 相續ト包括遺贈トノ差……………三七
- 權利承繼者……………三八
- 相續ハ無償ヲ要素ト爲スヤ……………三八
- 相續ハ消極財產ノ場合ヲ排除セサルヤ……………三八

- 相續ノ種類……………三九
- 現行法上ニ於ケル相續ノ種類……………三九
- 家督相續ト遺產相續……………三九
- 法定、指定、選定相續……………四二
- 單獨相續共同相續……………四三
- 生前相續死後相續……………四三
- 本位相續承祖相續……………四三
- 強制相續任意相續……………四四
- 再轉相續……………四五
- 從來法制上ニ於ケル相續ノ種類……………四四
- 隱居相續……………四四
- 遺踪相續……………四四
- 名踪相續……………四四
- 仲繼相續……………四五
- 外國法上ニ於ケル相續ノ種類……………四五
- 契約相續……………四五
- 相續ノ基礎……………五〇
- 相續ノ基礎ニ關スル主義……………五〇
- 先占說……………五〇

相

- 相續開始原因
 - 開始原因ノ限定……………五六七
 - 死亡……………五六七
 - 失踪宣告……………五六七
 - 隱居……………五六七
 - 戸主ノ國籍喪失……………五六七
 - 戸主ノ婚姻又ハ養子縁組ノ取消ニ因ル去家……………五六七
 - 女戸主ノ入夫婚姻……………五六七
 - 入夫ノ離婚……………五六七
 - 女戸主ノ去家……………五六七
 - 指定ニヨリ戸主トナリタル入夫……………五六七
- 相續開始時期
 - 死亡ノ場合……………五六七
 - 隱居ノ場合……………五六七
 - 國籍喪失ノ場合……………五六七
 - 婚姻又ハ縁組ノ取消ニ因リ去リタル場合……………五六七
 - 女戸主ノ入夫婚姻ノ場合……………五六七
 - 相續開始時期ヲ一定スル實益……………五六七
- 相續開始ノ場所
 - 被相續人ノ住所……………七三
 - 住所ノ知レサル場合……………七三
 - 相續ニ關スル訴ノ管轄裁判所……………七三
 - 遺産相續開始地……………七三
- 相續ノ性質
 - 性質……………七三
 - 相續權ハ權利ナリヤ……………七三
 - 相續權ノ二意……………七三
 - 相續開始以前ニ於ケル相續人ノ地位……………七三
 - 相續開始後ニ於ケル相續人ノ地位……………七三
- 相續回復請求權
 - 意義……………七三
 - 性質……………七三
 - 相續權ノ侵害……………七三
 - 相續回復ヲ請求シ得ル場合……………七三
 - 相續回復請求權ハ拋棄シ得ル……………七三
- ヤ……………七三
- 回復請求權ハ裁判外ニ於テ行使シ得ルヤ……………七三
- 遺産相續回復請求權……………七三
- 相續回復請求ノ訴
 - 性質……………七三
 - 相續權確認ノ訴トノ併合……………七三
 - 相續回復請求ノ前提トシテ相續無効確認ノ訴ヲ許スヤ……………七三
 - 借稱相續人ヨリ相續財產ヲ取得シタル第三者ニ對スル財產取戻ノ訴……………七三
 - 個別ノ相續財產取戻ノ訴ト相續回復請求ノ訴トノ關係……………七三
 - 相續回復請求ノ訴ノ行使方法……………七三
- 相續回復請求權ノ當事者
 - 請求權者……………七三
 - 民法施行前ニ於ケル相續回復請求權者……………七三
 - 相手方……………七三
- 相續回復請求權行使ノ效果
 - 當事者間ニ於ケル效力……………七三
 - 第三者ニ對スル效力……………七三
 - 相續回復請求權ノ時効
 - 時効期間……………七三
 - 時効ノ起算點……………七三
 - 回復請求權ノ時効消滅ノ時期……………七三
 - 時効援用ノ要否……………七三
 - 民法第一六二條トノ關係……………七三
 - 時効完成後ノ效果……………七三
 - 相續財產ニ關スル費用
 - 意義……………七三
 - 費用ヲ負擔スル相續財產……………七三
 - 相續財產ノ負擔タルヘキ費用……………七三
 - 相續財產ニ關スル費用……………七三
 - 相續人ノ過失ニ因リテ生シタル費用……………七三
 - 増與減殺ニ因リテ得タル財產……………七三
 - 贈與減殺ニ因リ生シタル費用ノ負擔者……………七三

- 遺贈ノ減殺ニ因リ得タル財產ハ如何……………一〇三
- 相續人
 - 家督相續人……………一〇三
 - 推定家督相續人……………一〇三
 - 尊屬家督相續人……………一〇三
 - 入夫婚姻ト相續人……………一〇三
 - 入夫離婚ノ場合ノ相續人……………一〇三
 - 法定ノ推定家督相續人……………一〇三
 - 推定家督相續人タルヘキ者……………一〇三
 - 指定家督相續人……………一〇三
 - 選定家督相續人……………一〇三
 - 無制限選定家督相續人……………一〇三
 - 遺産相續人……………一〇三
 - 遺言者カ遺言ヲ以テ受遺者ノ相續人ノ選擇ヲ制限シタル場合ノ效力……………一〇三
 - 相續人ノ選擇表意期間……………一〇三
 - 相續人ハ遺言執行者タリ得ルヤ……………一〇三
- 相續人ノ現出
 - 意義……………七三
 - 我邦ニ於ケル現出ニ關スル法例……………七三
 - 相續人ノ絶無……………七三
 - 相續人アルモ未タ承認又ハ拋棄ヲ爲ササル場合……………七三
 - 相續人アルコト分明ナラサル場合ノ戸主權ノ行使……………七三
 - 絶家ノ時期……………七三
 - 民法施行前ノ絶家ノ遺産處分ノ手續……………七三
- 相續人ノ現出
 - 相續人現出スルモ相續ヲ拋棄シタル場合……………七三
 - 管理人カ権限内ニ於テ爲シタル行為ノ效果……………七三
 - 相續人現出ト法人ノ消滅……………七三
 - 相續人現出シタル場合ノ管理人ノ代理權消滅ノ時期……………七三
 - 管理人ノ任務終了シタル場合……………七三
- ニ於ケル管理計算ノ報告ヲ受クヘキ者……………八〇三
- 相續人ノ權利ノ制限
 - 遺言執行者アル場合ノ相續人ノ權利ノ制限……………八〇三
 - 制限ニ反シテ相續人ノ爲シタル行為ノ效力……………八〇三
 - 遺言ノ目的カ特定財產ニ關スル場合ト遺言執行者ノ權利義務……………八〇三
- 相續人ノ除斥
 - 除斥及決格ヲ見ヨ……………八〇三
 - 相續人ノ廢除……………八〇三
 - 廢除ヲ見ヨ……………八〇三
- 相續順位
 - 家督相續ノ順位……………八〇三
 - 入籍直系卑屬ノ相續順位……………八〇三
 - 入籍直系卑屬ト在來直系卑屬トノ相續順位……………八〇三
 - 新妻ト單純ナル養子トノ相續順位……………八〇三
- 承継權者ノ相續順位……………二一
- 戸内縁組ヲ爲シタル者ノ相續權……………二一
- 家督相續ノ順位ヲ定ムル時期及公律……………二一
- 民法施行前ニ相續人タル地位ヲ取得シタル者ト民法施行後ノ地位……………二一
- 如婚後二百日以内ニ生レタル子ノ相續權……………二一
- 嫡出女子ト庶出男子トノ相續順位……………二一
- 婚養子ノ相續權……………二一
- 二人以上ノ庶子私生子又ハ養子相互間ノ相續順位……………二一
- 推定家督相續人無ク未タ指定又ハ選定ノ相續人無キ間ニ復蘇シタル者ノ相續權……………二一
- 遺産相續人ノ相續順位……………二一
- 相續ノ物體……………二一
- 家督相續ノ物體……………二一
- 相續ニ依リテ移轉スル權利義務……………二一

ツ 相

務……………三六四
 氏名……………三六六
 差稱……………三六七
 被相続人ノ死體遺骨……………三六七
 占有權ハ相續ノ目的トナリ得ルヤ……………三六八
 隠居相續ト占有權……………三六八
 登記法上ノ權利……………三七〇
 不當利得請求權……………三七〇
 罰金刑ノ執行……………三七〇
 滞納税納付義務……………三七〇
 委任又ハ組合契約ニ基ク權利義務……………三七〇
 保險金請求權ト相續……………三七二
 訴權……………三七二
 隠居相續ト公民權……………三七二
 其他移轉スヘキ權利義務ノ例……………三七二
 被相続人ノ一身ニ專屬スル權利義務……………三七九
 所謂一身ニ專屬スル權利ノ意義……………三八一

被相続人ノ一身ニ專屬スル權利ノ例……………三八一
 相續人除除權……………三八三
 遺産相續ノ物體……………四七二
 相續財産ノ意義……………四七二
 財産ニ屬スル權利義務……………四七二
 私法上ノ權利義務……………四七三
 債務……………四七三
 一身ニ專屬セサル權利義務……………四七五
 一身ニ專屬スル權利義務……………四七五

相續人ノ相續財産管理義務……………七四七
 裁判所カ管理人ヲ選任シタル場合……………七四八
 相續人カ財産ヲ管理スル場合ノ準用法規……………七四八
 限定承認者ノ相續財産管理ノ責任……………六六一
 相續財産管理責任ノ限度……………六六三
 限定承認者ノ財産管理辭任ノ不許……………六六三

相續人カ未ダ承認地棄ヲ爲セサル間ノ戸主權ノ行使……………六一八
 相續人ノ管理義務終了……………六一八
 相續人不明ナル相續財産……………七四八
 相續人アルコト分明ナラサル場合……………七四九
 法人ノ性質……………七八九
 法人ノ權利義務……………七九〇
 相續人不明ナル相續財産ノ管理……………七九〇
 管理人ノ選任……………七九〇
 管理人選任ノ請求ヲ爲シ得ル者……………七九二
 管理人選任ノ公告……………七九三
 管理人選任ノ裁判所ノ手續……………七九三
 裁判所カ選任シタル管理人ヲ取消シ得ル場合……………七九四
 町村長ノ管理權……………七九四
 相續人不明ナル場合ト特別代理人ノ任命……………七九四
 相續財産管理人ノ職務並ニ權限……………七九四

相續財産管理人ノ職務權限

財産目録ノ調製……………七九五
 管理人ノ權限……………七九五
 管理人ノ注意義務ノ程度……………七九五
 相續財産管理人ノ報告義務……………七九六
 管理人ノ擔保供與……………七九六
 相續財産管理人ハ代物辨濟ヲ爲シ得ルヤ……………六七九
 意義……………八一〇
 國庫歸屬ノ性質……………八一三
 相續人現出セサル場合ノ法人消滅時期……………八一三
 相續財産國庫歸屬ト管理人ノ清算義務……………八一三
 國庫ニ歸屬シタル財産ヲ引渡ス可キ官廳……………八一四
 國庫ノ義務負擔……………八一四
 期間前ニ申出テタル債權者等ハ國庫ニ對シテ權利ヲ主張シ

得ルヤ……………八一六
 民法施行前ニ於ケル贖戻相續財産ノ歸屬慣例……………八一六
 相續財産ノ清算……………六六九
 相續債權者及受遺者ニ對スル債權申出ノ公告並ニ催告……………六六九
 公告ノ方法……………六七〇
 公告及催告ノ期間……………六七〇
 債權ヲ其清算中ヨリ除斥ス可キ旨ノ附記……………六七〇
 財産管理人ノ清算手續……………六八〇
 債權者受遺者ニ對スル辨濟手續……………六八〇
 相續債主張ノ催告ニ關スル手續……………六八〇
 相續財産ニ加算セラルヘキ贈與加算スヘキ贈與ノ制限……………六六一
 相續開始前一年間ニ爲シタル贈與……………六六一
 當事者雙方カ遺留分權利者ニ損害ヲ加フルコトヲ知リテ爲

シタル贈與……………六一二
 假裝贈與……………六一三
 相續債權者ノ辨濟方法……………七五九
 辨濟ノ拒絕……………七五九
 辨濟ノ順序及割合……………七六〇
 不法辨濟ニ關スル相續人ノ責任……………七六二
 條件附債權及期限ノ到來セサル債權ノ辨濟……………七六三
 債權者ト受遺者トノ辨濟ノ順序……………七六四
 相續財産ノ競賣……………七六四
 相續債權者及受遺者ノ物上代位權……………七五六
 包括受遺者ト相續債權者トノ關係……………九六五
 相續債權者ノ財産換價處分參加……………六六七
 相續債權者及受遺者ノ競賣參加權……………六九一
 相續ノ承認地棄……………六九一

意義……………五七八
 立法例……………五七八
 性質……………五八〇
 效力……………五八三
 承認地棄ノ取消……………六二〇
 相續ノ承認……………五八三
 相續ノ地棄……………五八三
 意義……………五八七
 沿革……………七〇五
 相續ハ豫メ地棄スルコトヲ得ルヤ……………七〇六
 相續地棄契約ノ效力……………七〇七
 地棄ノ方式……………七〇七
 地棄ヲ申述スル手續……………七〇八
 地棄ノ效力發生ト申述ニ關スル裁判トノ關係……………七〇九
 地棄ヲ爲シ得ル期間……………七一〇
 相續地棄ト相續ニ因リ取消シタル權利ノ地棄トノ差異……………七一〇
 相續ノ地棄ト相續分ノ譲渡トノ差異……………七一〇

ソ 相

ノ 相続

地産ノ取消……………七二〇
 地産ノ效力發生時期……………七二五
 相続ヲ放棄シタル相続人ノ相
 續財産管理義務……………七二七
 相続財産管理ニ用フヘキ注意
 ノ程度……………七二八
 共同相続人數人アル場合……………
 七二八
 裁判所カ財産管理人ヲ選任シ
 タル場合……………七二九
 必要ナル場合ノ管理人選任……………
 七二九
 相続權ヲ放棄シ得サル者
 法定推定家督相続人タル直系
 卑屬……………六〇八
 法定推定家督相続人ノ限定承
 認……………六〇八
 入夫婚姻ノ場合……………六〇九
 第七五二條ノ隱居ノ場合……………
 六〇九
 第七五三條隱居ノ場合……………六〇
 戸主國籍喪失ノ場合ニ於ケル

相続……………六〇〇
 民法施行前ニ於ケル慣例……………
 六〇〇
 相続ヲ放棄シタル者……………五〇
 相続放棄ノ效力
 放棄シタル相続人ニ對スル效
 力……………七二二
 次順位者ニ對スル效力……………七二
 共同相続人ニ對スル效力……………
 七二二
 第三者ニ對スル效力……………七二
 相続財産分離
 財産分離ヲ見ヨ
 相続人ノ債權者ノ請求ニ依ル
 財産分離……………七二四
 相続人ノ債權者ノ請求ニ依ル
 財産分離ノ效果……………七二〇
 相続分
 意義……………四八七
 相続分均等ノ原則……………四八八
 嫡出子ト庶子及私生子トノ相
 續分……………四九〇

承祖遺產相続人ノ相続分……………
 四九一
 通常ノ指定相続分……………四九四
 法定相続分ニ異ル相続分ノ指
 定……………四九五
 相続分指定ノ條件……………四九七
 相続分指定ノ委託……………四九七
 指定委託ノ方法及效力……………四九
 遺言ニ依ル指定又ハ指定委託
 ……五〇〇
 相続分ノ指定ト遺留分ノ侵害
 ……五〇二
 相続分ノ譲渡……………五二七
 觀念……………五二六
 相続分ノ讓渡……………五二七
 引戻權ヲ行使シ得ル場合……………
 五三一
 引戻權ヲ引戻得ル者……………五三七
 引戻權行使ノ相手方……………五三八
 引戻行為ノ性質……………五三八
 引戻ノ要件……………五三九

引戻權行使ノ方法……………五四二
 引戻權引戻ノ效果……………五四四
 相続ニ依ル不動産取得
 民法第一七七條トノ關係……………
 七二
 贈與
 遺贈ト贈與トノ差異……………八四
 相続財産ニ加算セラルヘキ贈
 與……………一一六
 贈與又ハ遺贈ノ持戻
 觀念……………五〇七
 立法主義……………五〇九
 共同相続人カ特別ナル贈與又
 ハ遺贈ヲ受ケタル場合ノ相続
 分算定方法……………五一〇
 持戻ヲナス義務アル場合……………
 五一二
 持戻義務者……………五一三
 持戻ヲ請求シ得ル者……………五一
 持戻サルヘキ財産……………五一
 持戻ヲ爲ス時期……………五一七
 持戻規定ノ性質……………五一八
 持戻ト減殺ノ差異……………五二一

ソ 贈與 總 訴 族 相

持戻スヘキ贈與ノ價額ヲ算定
 スヘキ時期……………五二一
 天災等受贈者ノ行為ニ因ラス
 シテ贈與物ノ價額ニ増減アリ
 タル場合……………五二三
 受贈者ノ行為ニヨリ價額ノ増
 減アリタル場合……………五二五
 贈與ノ價額カ相続人ノ行為ニ
 因リ増加シタル場合……………五二
 負擔付贈與ノ場合……………五二五
 遺贈ノ價額ノ算入……………五二五
 民法施行前ノ贈與……………五二六
 贈與ノ減殺
 贈與相互間ニ於ケル減殺ノ順
 序……………一一八二
 贈與相互間ニ於ケル減殺ノ順
 序……………一一八二
 贈與ノ前後ノ區別ナキ場合……………
 一一八三
 贈與ノ前後ニ争アル場合……………
 一一八四
 死因贈與ト贈與ノ減殺……………一一
 八四

減殺權行使ノ效力……………一一八四
 贈與家督相続人
 意義……………三四六
 法定相続人……………三四六
 尊屬親カ相続人トナル場合……………
 三四六
 尊屬家督相続人ノ要件……………三四
 第七
 第九八四條適用ノ實例……………三五
 一
 總領選
 民法施行前ノ慣習……………一七三
 訴權……………三七二
 族稱……………三六七
 相當ノ期間……………一〇五一
 秘密證書ノ設置……………八八四
 通知
 遺言執行者指定ノ通知……………一〇
 四六
 通常ノ必要費……………九七七
 追奪擔保
 遺贈義務者ノ追奪擔保責任……………
 九七七

ツ 通 退 ネ 年 ナ 仲 捺 ム 無 婚 無

年長者……………九九八
 年長者ノ先順位……………一六二
 年長者ヲ定ムル標準……………一六三
 年長者ノ實例……………一六三
 年長者カ廢除セラレタル場合
 ノ相続順位……………一六四
 年金權……………三八二
 ナ
 仲繼相續
 意義……………四九五
 民法施行前ノ仲繼相續……………二二
 五
 民法施行前ニ仲繼相續シタル
 モノカ民法施行後相續開始シ
 タル場合ノ相続人……………二二七
 仲繼相續ノ廢止……………二二七
 捺印
 署名ヲ見ヨ

無遺言相續ノ意義……………四九五
 無能力者
 無能力者ノ相續承認放棄ノ起
 算點……………六〇四
 無能力者ノ爲シタル遺言ノ效
 力……………八二九
 無能力者ノ遺言執行者タル資
 格……………一〇五四
 受遺無能力者……………八五一
 婿養子ノ屬出……………一九七
 無資力
 擔保責任者ノ無資力……………五七三
 受贈者ノ無資力……………一一九〇
 無效
 遺言ノ無效……………一〇〇
 後見關係ニ於ケル遺言ノ無效
 ……八五三
 遺言無効確認ノ訴……………八二六
 無限責任
 單純承認ノ責任範圍……………六二六

無制限選定家督相續人
選定スヘキ場合……………三三二
親族會カ相續人ヲ選定スヘキ
時期……………三五二
選定權者……………三五三
相續人ノ範圍……………三五三
選定セラレ得ヘキ者ノ例……………三五八
選定ノ順序……………三五八
裁判所ノ許可ヲ得テ直ニ他人
ヲ選定シ得ル場合……………三五六
親族會ノ選定順位ノ變更及不
選定……………三五七
民法第九八五條ニ違反シタル
親族會決議ノ效力……………三五九
姪子ノ相續權……………一九七

ノ

遺言能力……………八二五
遺言能力ヲ有スヘキ時期……………八三三

ク

軍人重屬
軍人ノ意義……………九一三
軍屬ノ意義……………九一三
軍人軍屬ノ爲ス遺言……………九一五
口授……………九一五

カ

公證人ニ對スル遺言趣旨ノ口
授……………八六八
口授ノ程度……………八七〇
口授ノ筆記……………八七一
立會人ニ對スル遺言趣旨ノ口
授……………九〇四

ヤ

雇人……………八九七
已ウコトヲ得サル事由……………一〇八〇
兄弟……………三三八
聖約相續ノ意義……………四一五
飲格
沿革……………一一七
飲格者……………一一七
飲格ノ事由……………一一七
飲格宣言ノ訴ヲ提起シ得ル者……………一三九
飲格請求ノ訴ト裁判管轄……………一三九
飲格ノ效力……………一三五
飲格ノ效力發生時期……………一三九
飲格者ノ除斥……………一三八
財産上ニ對スル飲格ノ效力……………一三八
指定又ハ選定ノ相續人トナル
資格……………一三六

除斥ノ第三者ニ對スル效力……………一三七

飲格ノ效力範圍……………一三五
飲格ト被相續人ノ宥恕……………一三五

ケ

檢認
確認ト檢認ノ異同……………九〇九
檢認ヲ經サル遺言書ノ效力……………一〇三六
檢認申請アリタル場合ノ裁判
……………一〇三六
裁判所ノ爲ス檢認ノ性質……………一〇三七
公正證書ニ依ル遺言ト檢認ノ
要否……………一〇三三
遺言書ノ提出並ニ檢認申請……………一〇三一
自筆證書及秘密證書ニ依ル遺
言ノ檢認……………一〇三〇
限定承認
意義……………五八五、六四七、九六七
限定承認ニ關スル主義……………六四八
限定承認ヲ爲シ得ル者……………六四八

ケ限

限定承認ヲ爲シ得サル者……………六四九
限定承認ノ效力……………六四九
限定相續人ノ責任ノ性質……………六五一
相續債權者ノ限定相續人ニ對
スル債權請求ノ方法……………六五二
戶主權ノ承繼……………六五二
相續財産ノ範圍……………六五二
限定承認ノ效力發生時期……………六五二
被相續人ニ對スル權利義務……………六六〇
限定承認ト混同……………六五八
財産分離ト限定承認トノ關係……………七二二
限定承認ヲ爲ス手續
裁判所ニ對スル申述……………六五五
申述ノ手續……………六五五
申述ノ方法……………六五五
申述ノ管轄裁判所……………六五五
財産目錄ノ提出……………六五五

限定承認者ノ相續財産管理

責任……………六六一
責任ノ限度……………六六三
管理ヲ繼續ストノ意義……………六六三
管理ノ辭任不許……………六六三
財産管理ト民法委任ニ關スル
規定ノ準用……………六六四
管理事務狀況報告……………六六四
管理人カ受取リタル金錢物品
ノ引渡シ義務……………六六五
支出シタル費用ノ返還請求權……………六六五
管理事務ニ必要ナル債務負擔……………六六六
相續債權者ノ財産換價處分參
加……………六六七
管理ト第一〇二一條トノ關係……………六六七
限定承認者ノ公告
債權申出ノ公告及催告……………六六九
公告ノ方法……………六七〇
公告及催告期間……………六七〇

債權ヲ除斥スル旨ノ附記……………六七〇

限定承認者ノ辨濟請求拒絕權
拒絕權……………六七〇
辨濟拒絕ノ權利義務……………六七三
期間經過後ハ相續財産又ハ債
務ノ數額カ確定セサル場合モ
辨濟ヲ拒否シ得サルカ……………六七四
相續人カ承認又ハ拋棄ヲ爲サ
サル以前ノ辨濟拒絕權……………六七四
申出期間經過後ノ辨濟……………六七五
限定承認者ノ辨濟方法
辨濟ノ方法……………六七六
優先權者ニ對スル辨濟……………六七七
債權者ノ意義……………六七七
相續財産管理人ハ代物辨濟ヲ
爲シ得ルヤ……………六七九
華族ノ限定承認ト世襲財産ノ
收益ニヨル辨濟……………六八〇
期限前ノ債權ノ辨濟……………六八一
條件付債權權辨濟……………六八二
存續期間ノ不確定ナル債權ノ

辨濟……………六八二

鑑定人カ評價スルニ付テノ注
意……………六八三
鑑定人ヲシテ評價セシムルノ
手續……………六八三
遺贈ト債權ノ優先辨濟……………六八三
受贈債權ト受遺者ノ債權トノ
優先順位……………六八五
相續財産ノ換價處分……………六八六
價格辨濟ト相續財産ノ競賣ヲ
止ムル權利……………六八八
相續債權者及受遺者ノ競賣參
加權……………六九一
參加手續……………六九二
參加費用負擔者……………六九三
參加請求アリタルニ拘ラス相
續債權者受遺者ヲ參加セシメ
スシテ爲シタル競賣又ハ評價
ノ效力……………六九三
請求申出ヲ爲ササリシ債權者
及ヒ受遺者ノ剩餘財産ヨリ受
クル辨濟……………七〇〇

少 限 現 減 言 檢 フ 復 普 負 不
 殘餘財産皆無ナル場合：七〇二
 申出ノ遅延セル相續債權者及
 ヒ受遺者數人アル場合殘餘財
 産ヨリ辨濟ヲ受クル方法：七〇三
 相續財産ニ付特別擔保ヲ有ス
 ル債權ノ辨濟：七〇四
 限定承認者ノ還法辨濟ノ效力
 限定承認者カ損害賠償ノ責ニ
 任スヘキ場合：六九五
 不法ニ辨濟ヲ受ケタル相續債
 權者及受遺者ノ賠償義務：六九七
 違法辨濟責任ノ性質：六九八
 求償ノ效果：六九九
 賠償義務ノ時効期間：六九九
 現物分配：五〇九
 減殺
 遺留分減殺ノ見解
 言語ニ因ル遺言：八五八
 檢事
 相續ノ承認地業ト檢事ノ干渉

權：六二七
 フ
 復代理人
 遺言執行者カ復代理人ヲ選任
 シ得ル場合：一〇八〇
 遺言者カ復代理人ノ選任ヲ許
 シタル場合：一〇八二
 復代理人ノ行為ニ關スル遺言
 執行者ノ責任：一〇八三
 普通方式ノ遺言
 遺言種類：八五七
 自筆證書ニ依ル遺言：八五九
 公正證書ニ依ル遺言：八六七
 秘密證書ニ依ル遺言：八七七
 禁治産者ノ遺言ニ特別ナル方
 式：八九〇
 遺言立會人ノ資格：八九四
 共同遺言禁止：八九八
 普通方式ニ依リ遺言ヲ爲スコ
 ト得ルニ至リタル時ノ意義
 ：九二七

負擔附遺贈
 意義：八四二、一〇一六
 負擔附遺贈ト條件附遺贈トノ
 差異：一〇一七
 負擔ノ目的タル内容：一〇一七
 負擔力無効ナル場合ノ遺贈ノ
 效力：一〇一八
 負擔ノ履行ヲ請求シ得ル者：
 一〇一九
 負擔ヲ履行スヘキ責任アル者
 ：一〇一九
 負擔附受遺者ノ義務ノ限度：
 一〇一九
 負擔ト遺贈ノ利益トカ同一價
 値ナル場合：一〇二二
 負擔價格ノ算定方法：一〇二二
 負擔ノ返濟方法：一〇二二
 負擔附遺贈ノ地業アリタル場
 合ノ受遺者：一〇二三
 負擔ノ利益ヲ受クヘキ者カ受
 遺者トナル要件：一〇二四
 負擔附遺贈ノ目的ノ價額カ相

續ノ限定承認又ハ遺留分回復
 ノ訴ニ因リ減少シタル場合ト
 負擔義務ノ減少：一〇二五
 遺留分ノ回復方法：一〇二七
 遺言ノ取消ト負擔附遺贈ノ取
 消トノ差異：一〇二八
 負擔附遺贈ノ取消
 取消ノ性質：一〇三六
 取消權者：一〇三七
 取消ノ相手方：一〇三七
 取消ノ要件：一〇三八
 取消ノ訴ノ性質：一〇三八
 取消ノ效力：一〇三八
 負擔附贈與ト遺言取消トノ差
 異：一〇三八、一〇九〇
 負擔附贈與
 負擔附贈與ノ減殺セラルヘキ
 額：一〇九二
 不特定物ノ遺贈
 不特定物遺贈ノ場合ニ於ケル
 遺贈義務者ノ擔保責任：九二八
 不特定物ヲ遺贈ノ目的ト爲シ

タル場合ノ效力：九二九
 不相當ナル有償行為ノ減殺：
 一九九
 不動産ノ登記
 特定遺贈ト不動産登記ノ方法
 ：九八九
 不法行為ニ因ル對稱料請求權：
 三六九
 不當利得請求權：三七一
 不確定期限附遺言：九三八
 附合：一〇〇五
 附記
 債權ヲ除斥スル旨ノ附記：六七〇
 遺言ニ立會タル醫師ノ心神喪
 失ノ狀況ニ在ラザリシ旨ノ附
 記及其署名捺印：八九二
 立會人證人ノ附記ニヨリ署名
 又ハ捺印ニ代フル場合：九二二
 侮辱：二三四
 物上代位權
 相續債權者及受遺者ノ物上代
 位：二三四
 フ 不 附 傳 物 墳 變 分 封 分 コ 故 戸 國 公

位 權：七五六
 墳 墓：三八九
 雙 生 兒：一六三
 分 割
 遺産ノ分割：五四二
 遺産分割ノ禁止：五五五
 遺産分割ノ一般の效力：五五六
 封印
 遺言者ノ封印：八八〇
 封印アル遺言書ノ開封：一〇三三
 封緘ノ毀滅：一一二三
 分 明
 相續人アルコト分明ナラスト
 ノ意義：七八九
 相續人不明ナル相續財産：
 七八九
 相續人アルコト分明ナルニ至
 リタル場合：七九八
 コ
 故意ノ意義：一一二二
 戸 主

戸主ノ意義：四六〇
 戸主ノ遺産相續權：四五六
 戸主權ノ意義：四二五
 相續人アルコト分明ナラサル
 場合ノ戸主權ノ行使：七八四
 國籍喪失ニ因リ家督相續ノ特別
 效力
 相續ニヨリ承繼スル目的ノ範
 圍：四二二
 遺留分：四二四
 前戸主カ特ニ指定シタル財産
 前戸主ノ指定ハ相續開始前ナ
 ルコトヲ要スルヤ：四二五
 日本人ニ非サレハ享有スルヲ
 得サル權利：四二五
 日本人ニアラサレハ享有スル
 コトヲ得サル權利ノ例：四二六
 國籍喪失者カ一年内ニ更ニ日
 本ノ國籍ヲ取得シタル場合：
 四二六
 國籍喪失ニ因ル相續人ノ辨濟責

任
 辨濟スヘキ責任ノ限度：四二八
 受ケタル財産ノ意義：四二九
 相續債權者ノ前戸主ニ對スル
 辨濟請求：四二九
 相續人カ前戸主ノ債務ヲ辨濟
 スヘキ義務ノ性質：四三〇
 國籍喪失ニ因ル相續人ノ責任
 ト單純承認トノ差異：四二七
 國庫歸屬
 相續財産：八一〇
 相續財産國庫歸屬ノ性質：
 八一一
 管理人ノ清算義務：八二三
 國庫ニ歸屬シタル財産ヲ引渡
 ス官廳：八二四
 國庫ニ對スル權利主張：八二四
 民法施行前ニ於ケル國庫歸屬
 ノ慣例：八二六
 公告
 債權申出ノ公告：六六八
 公告懈怠ニ因ル賠償責任：

コ 公混合交講口後因曠

公證人ト特別關係ニ在ル者：..... 八九七
 公證人カ財産目錄ヲ調整スル方法：..... 一〇六三
 公正證書ニ因ル遺言：..... 八五八
 公正證書ニ依ル遺言ノ便否：..... 八六七
 公正證書ニ依ル遺言ノ方式：..... 八六七
 證人二人以上ノ立會：..... 八六七
 公證人ニ對スル遺言趣旨ノ口授：..... 八六八
 遺言者カ日本語ヲ解セサル場合：..... 八七〇
 口授ノ程度及ヒ其實例：..... 八七〇
 筆記シタル遺言者ノ讀聞：..... 八七一
 遺言者及ヒ證人ノ署名捺印：..... 八七四
 遺言者カ署名シ能ハサル場合：..... 八七四
 證人ノ署名捺印：..... 八七五
 遺言者署名シ能ハサル場合ノ公證人ノ附記ハ捺印ヲ省略シ得ルヤ：..... 八七五
 公證人ノ署名捺印：..... 八七五
 公證人附記ノ位置：..... 八七六
 公正證書中ノ挿入削除ノ方式：..... 八七六
 公正證書ニ依ル遺言ノ效力：..... 八七七
 公民權
 隱居相續ト公民權：..... 三七二
 公私法人：..... 八四九
 混同
 限定承認ト混同：..... 六五八
 混合ノ意義：..... 七三一
 混和：..... 一〇〇五
 合成物：..... 一〇〇六
 交付
 財産目錄ノ交付：..... 一〇六一
 交通ヲ遮斷セラレタル場所：..... 九〇九
 曠
 曠缺相續財産ノ管理：..... 七九〇
 詳細ハ相續人ノ不明ナル相續財産ノ管理ヲ見ヨ

テ

相續人ノ曠缺：..... 七八三
 詳細ハ相續人ヲ見ヨ
 停止公權者：..... 八九五
 停止條件附債權ノ資力擔保：..... 五七二
 停止條件附遺贈
 停止條件附遺贈ト受遺者ノ擔保ノ請求：..... 九六八
 停止條件附遺贈ノ失效：..... 九八一
 停止條件附遺言ノ效力
 遺言者死亡前ニ條件成就シタル場合：..... 九三三
 遺言者死亡後條件成就シタル場合：..... 九三四
 條件成就ノ效力ヲ遺言者死亡ノ時ニ溯及セシムル遺言ノ效力：..... 九三五
 遺言者死亡後停止條件成就以前ニ於ケル效力：..... 九三六
 受遺者ノ一身ニ關スル消極的
 公 曠テ 停止 手 撤 轉 傳 編 帳 ア 惡 サ 催 再 財
 停止條件：..... 九三六
 手形上ノ權利義務：..... 四七六
 撤回
 遺贈ノ承認及拋棄ノ撤回禁止：..... 九五九
 轉歸相續：..... 二一七
 傳染病：..... 九〇九
 抽出嫡孫
 チノ部ヲ見ヨ
 抵觸
 前後ノ遺言抵觸：..... 一一〇
 精神的抵觸：..... 一一三
 實質的抵觸：..... 一一二
 惡意
 惡意ニ因ル財産目錄記載ノ脱漏：..... 六四〇
 惡意ノ第三取得者
 價額辨償：..... 一一〇五
 債權
 債權申出ノ催告：..... 六六八
 催告懈怠ニ因ル限定承認者ノ責任：..... 六九五
 財産分離請求者ノ爲ス催告：..... 七八二
 遺言執行者ニ對スル就職ノ諾否確答ノ催告：..... 一〇四九
 負擔義務履行ノ催告：..... 一三三
 催告權
 遺贈承認拋棄ノ催告權：..... 九四八
 再轉相續
 意義：..... 五九四
 再轉相續人ノ選擇權：..... 五九七
 再轉相續人ノ選擇權行使期間：..... 五九八
 選擇權行使期間ノ起算點：..... 五九八
 相續人無能力者ナル場合ノ選擇期間ノ起算點：..... 六〇四
 再相續人カ胎兒ナル場合
 再相續人カ前相續ヲ承認シタル場合ノ效果：..... 五九八
 再相續人カ選擇權ヲ行使セサル場合ノ前相續ノ運命：..... 六〇一
 再轉相續ノ適用範圍：..... 六〇一
 再轉相續ト承祖相續トノ差異：..... 六〇三
 財產留保
 概念：..... 三九二
 留保ノ要件：..... 三九四
 留保ノ性質：..... 四〇〇
 留保ノ方法：..... 四〇一
 留保ノ效果：..... 四〇一
 遺留分ノ範圍ヲ越ヘタル留保ノ效力：..... 三九九
 遺留分ヲ侵害シタル財産留保ト滅殺權ノ行使：..... 一七二
 民法施行前ニ於ケル財産留保保ト遺留分滅殺：..... 一七二
 留保ニ關スル民法施行前ノ慣例：..... 四〇四
 財產分離
 意義：..... 七二〇

サ 財

財産分離制度ノ目的……………七二〇
 財産分離ヲ爲ス實益アル場合……………七二二
 財産分離ト限定承認トノ關係……………七二三
 財産分離ヲ請求シ得ル者……………七二五
 財産分離請求ヲ爲シ得ヘキ期間……………七二四
 相続人ノ債權者ノ請求ニ依ル財産分離……………七二四
 財産分離請求ノ形式……………七三二
 財産分離請求ノ相手方……………七三五
 財産分離宣告後ニ於ケル請求者ノ義務……………七三六
 公告ノ方法……………七三七
 財産分離ノ請求ヲ爲シタル者ノ公告及催告ノ義務……………七三二
 分離請求ノ目的タル財産……………七三七
 財産分離ノ請求ハ特定財産ニ對シテ爲シ得ルヤ……………七三八

相続人ノ相続財産管理義務……………七四七
 包括遺贈ニ準用セラルル財産ノ分離……………九六七
 財産分離請求ノ形式
 訴ノ提起……………七三二
 裁判籍……………七三三
 一般民事訴訟ニ依ル手續……………七三四
 訴ノ性質……………七三四
 財産分離ハ抗辯ノ方法トシテ爲シ得ルヤ……………七三四
 財産分離ノ効果
 分離ノ效力……………七三九
 分離請求者及配當加入申出者ノ優先辨濟權……………七三九
 優先辨濟ヲ受クル財産……………七四二
 財産分離ノ效果ト先取特權ノ效果トノ異同……………七四二
 相続債權者及受遺者ノ物上代位權……………七五六
 相続人ノ債權者ノ請求ニ依ル

財産分離ノ效果……………七八〇
 財産分離請求ニ依ル假處分假處分命令……………七四五
 假處分ヲ命スル管轄裁判所……………七四五
 裁判所カ管理人ヲ選任シタル場合ノ準用法規……………七四六
 當事者ハ假處分ヲ請求シ得ルヤ……………七四六
 財産分離ヲ第三者ニ對抗スル要件
 不動産ノ登記……………七五二
 動産ノ場合……………七五三
 無體財産權ノ場合……………七五五
 財産分離アリタル場合ノ辨濟
 相続債權等ノ辨濟方法……………七五九
 分離請求及公告期間内ノ辨濟拒絕……………七五九
 辨濟ノ順序及割合……………七六〇
 不法辨濟ト相続人ノ責任……………七六二
 條件附債權及期限附債權辨ノ

債權者ト受遺者トノ辨濟ノ順序……………七六四
 相続財産ニ依ル辨濟ノ制限……………七六四
 固有財産ニ對スル辨濟ノ制限……………七六五
 平等ノ分配ヲ受クル債權者……………七六八
 財産分離ノ防止
 財産分離請求ノ效力防止……………七六九
 財産分離ノ請求防止及取消ノ方法……………七七一
 財産ノ換價處分
 相続財産ノ換價處分……………六八六
 相続債權者ノ財産換價處分參加……………六六七
 財産調査權……………六九三
 惡意ニ因ル財産目録記載ノ脱

サ 財 裁 察 債 詐 參 殘 遺 キ 期 毀 償

漏……………六四〇
 財産目録ノ提出……………六五六
 財産目録ノ調製及交付……………六六一
 公證人カ財産目録ヲ調製スル場合ノ方法……………六六三
 財産目録調製ノ費用負擔者……………六六四
 財産目録調製ノ方法……………六六二
 裁判上ノ分割……………五八八
 裁判所ノ確認
 確認ヲ求ムル期間及請求者……………九〇七
 確認ヲ求ムル裁判所ノ管轄及手續……………九〇七
 確認シタル裁判ノ性質……………九〇八
 裁判所カ遺言書ヲ確認スヘキ場合ニ審查スヘキ範圍……………九〇八
 確認ト檢認ノ異同……………九〇九
 器具……………三八八
 債權
 存続期間ノ不確定ナル債權……………六八二

債權ノ優先辨濟……………六八三
 受贈債權ノ優先權……………六八五
 債權ヲ以テ遺贈ノ目的ト爲シタル場合ノ效力……………一〇一一
 遺贈ノ效力ト債權移轉ノ關係……………一〇一五
 債權ノ承繼……………四八三
 債權者
 第一〇三一條ニ所謂債權者……………六七七
 相続債權者ニ對スル辨濟拒絕……………七五九
 相続財産ニ對シテ優先權ヲ有スル債權者……………七六一
 條件附債權ノ辨濟……………七六三
 債權者ト受遺者トノ辨濟ノ順序……………七六四
 債務ノ承繼……………四八四
 債務ノ辨濟
 隱居入夫婚姻又ハ入夫婚姻ノ取消又ハ離婚ニ因ル相続開始ノ場合ニ於ケル債務ノ辨濟……………四八四

債權ノ效力……………四一一
 隱居者又ハ女戸主カ相続開始前ニ負擔セル債務……………四一二
 入夫カ入夫婚姻取消又ハ入夫ノ離婚ニ依ル家督相続開始前ニ負擔セル債務ノ辨濟……………四一四
 入夫カ入夫婚姻前ニ負擔シタル債務ノ辨濟ハ何人ニ對シテ請求シ得ルヤ……………四一七
 債務ノ控除
 包括遺贈ノ減殺ト債務ノ控除……………一一八一
 詐欺
 詐欺ノ意義……………一三二
 詐欺ニ因ル遺言ノ取消……………一三二
 詐害行為ノ取消
 隱居前ニ於ケル詐害行為ノ取消……………四一四
 參加
 參加手續……………六九二
 參加費用負擔者……………六九三
 參加セシメスシテ爲シタル裁

賣評價ノ效力……………六九三
 殘餘財産
 意義……………七〇二
 殘餘財産ヨリ受クル辨濟……………七〇〇
 殘餘財産ヨリ辨濟ヲ受クル方法……………七〇三
 溯及效
 遺贈拋棄ノ溯及效……………九四五
 相続拋棄ノ效力……………七一五

キ
 期限
 期限ノ到來セサル債權ノ辨濟……………七六三
 期限ヲ附シタル遺言……………七三七
 毀滅
 毀滅ノ意義……………一三三
 遺言書ノ毀滅……………一一八
 遺言書毀滅ノ例……………一一〇
 遺言ノ目的物ノ毀滅……………一一二

キ 債 拒 許 共 協 強 行 競 唐 禁 金 ヲ 優 有 寄

目的物毀滅ノ意義……………一〇二二
封緘ノ毀滅……………一〇二三
拒絶
限定承認者ノ辨濟請求拒絶權……………一〇二七
辨濟拒絶……………一〇二七
許可
選定順位ノ變更不選定ノ許可……………一〇三〇
裁判所ノ許可ナキ選定順位ノ變更不選定ノ效力……………一〇三一
裁判所ノ許可ヲ得ル方法……………一〇三二
許可ヲ受クル管轄裁判所……………一〇三三
許可不許可ノ裁判ニ對スル不服申立……………一〇三四
裁判所ノ許可ヲ得テ他人ヲ選定シ得ル場合……………一〇三五
共同相続ノ意義……………一〇三六
共同遺産相続人……………一〇三七
共同遺産相続人ト相続財産……………一〇三八

共有ニ屬ストノ意義……………一〇七九
相続財産共有ノ效果……………一〇八〇
共同遺産相続人ノ權利義務承繼ノ割合……………一〇八二
債權ノ承繼……………一〇八三
共同相続人ノ擔保義務
擔保責任ノ排除……………一〇八四
賣主ト同一ノ擔保責任……………一〇八四
擔保請求權ノ發生要件……………一〇八六
共同相続人ノ負擔スル責任ノ割合……………一〇八八
責任額ヲ定ムル標準時……………一〇八八
共同相続人ノ債務者ノ資力擔保責任……………一〇八九

概念……………一〇九〇
資力ヲ擔保スヘキ時期……………一〇九一
資力擔保ノ割合……………一〇九三
擔保責任者ノ無資力ト他ノ責任者ノ分擔……………一〇九三
求償者ニ過失アル場合……………一〇九五
擔保責任ノ規定ニ異ル遺言……………一〇九六

共同遺言禁止……………一〇九七
共同遺言ノ意義……………一〇九八
共同遺言ノ形式……………一〇九九
共同遺言ノ適用範圍……………一〇九九
共同ニ屬ストノ意義……………一〇九〇
共有權……………一〇九〇
協議上ノ分割……………一〇九一
強迫
強迫ノ意義……………一〇九二
強迫ニ因ル遺言ノ取消……………一〇九二
強制相續ノ意義……………一〇九三
行政處分……………一〇九四

競賣
相續財産ノ競賣……………一〇九六
競賣法ニ依ラサル競賣ノ效力……………一〇九七
競賣ノ手續……………一〇九七
相續人ノ競賣ヲ止ムル權利……………一〇九八
相續債權者及受遺者ノ競賣參加權……………一〇九九

優先權
優先權者ニ對スル辨濟……………一〇九七
財產分離ニ因ル優先權者……………一〇九八
相續財産ニ對シテ優先權ヲ有スル債權者……………一〇九八
優先辨濟ヲ受クル財産……………一〇九九
有價行爲……………一〇九九
不當ナル有價行爲ノ滅殺……………一〇九九
宥恕……………一〇九九

優待……………一一〇〇
禁治產者……………一一〇一
禁治產者ノ爲メ遺言……………一一〇二
特別要件……………一一〇三
立會醫師ノ附記及署名捺印……………一一〇四
金錢ヲ遺贈ノ目的ト爲メ場合……………一一〇五

名義
包括名義……………一一〇二
特定名義……………一一〇三
滅失
財產ノ滅失……………一一〇三
目的物ノ滅失……………一一〇四

未成年者……………一一〇五
未成年者ノ遺言……………一一〇六
未成年者ノ遺言ノ取消……………一一〇七
未成年者ノ遺言ノ效力……………一一〇八

指定相続ノ意義……………一一〇九
指定家督相続人……………一一一〇
意義……………一一一一
指定ノ性質……………一一一二
指定權者……………一一一三
指定權ノ性質……………一一一四
行爲無能力者ヲ指定ヲ爲ス場合……………一一一五
合法代理人同意ヲ要スルヤ……………一一一六

名 滅 ミ 未 シ 指 受 承

指定セラレ得ヘキ者……………一一一七
指定スルコトヲ得サル者……………一一一八
指定ヲ爲シ得ヘキ場合……………一一一九
指定力當然效力ヲ失フ場合……………一二〇
遺言ニ因ル家督相続人ノ指定又ハ取消……………一二〇

指定相續分
相續分ヲ見ヨ……………一二〇

受遺者
受遺能力者……………一二〇
胎兒……………一二〇
私生子……………一二〇
公同法人……………一二〇
未成年者……………一二〇
受遺能力ヲ決スル時期……………一二〇
後見關係ニ於ケル受遺無能力者……………一二〇
受遺者ノ遺贈放棄……………一二〇
受遺者ノ確答……………一二〇

受遺者ノ確答……………一二〇
受遺者ノ確答セサル場合ト法律上ノ推定……………一二〇
受遺者ノ權利
包括受遺者ノ權利義務……………一二〇
包括受遺者ノ權利義務承繼ノ割合……………一二〇
目的物力附合混和加工……………一二〇
場合ト受遺者ノ權利……………一二〇
遺贈ノ目的物ノ滅失變更又ハ占有ノ喪失ニヨリ第三者ニ對スル債權ト受遺者ノ權利……………一二〇

受遺者ノ遺言參加權……………一二〇
受遺者ノ物上代位權……………一二〇
受遺者ノ擔保請求權……………一二〇
擔保請求ノ當事者……………一二〇
擔保ヲ請求シ得ル場合……………一二〇
擔保ノ種類……………一二〇
受遺者ノ果實取得權……………一二〇
果實ノ意義……………一二〇
果實取得ノ時期……………一二〇

受遺者ノ遺言參加權……………一二〇
受遺者ノ物上代位權……………一二〇
受遺者ノ擔保請求權……………一二〇
擔保請求ノ當事者……………一二〇
擔保ヲ請求シ得ル場合……………一二〇
擔保ノ種類……………一二〇
受遺者ノ果實取得權……………一二〇
果實ノ意義……………一二〇
果實取得ノ時期……………一二〇

果實取得ニ關スル遺言者ノ意思表示ノ效力……………一二〇
受遺者ノ費用償還義務……………一二〇
償還ヲ要スル費用……………一二〇
償還ヲ要スル費用ノ範圍……………一二〇
果實取得ノ爲メニ要シタル費用ノ償還限度……………一二〇
受遺債權ノ優先權……………一二〇
意義……………一二〇
民法施行前ノ慣例……………一二〇
性質……………一二〇
要件……………一二〇
效力……………一二〇
承祖相續人……………一二〇
承祖相續人ノ相續スヘキ範圍……………一二〇
承祖權者ノ相續順位……………一二〇
承祖相續ノ實例……………一二〇
承祖相續ノ適用ノナキ場合ノ實例……………一二〇

シ 承 處 庶 條 女 限 住 準 從 順 主 終 資 私

民法施行以前ノ仲繼相續……………二一五
 承祖相續ト歸屬相續……………二一七
 再轉相續ト承祖相續トノ差異……………六〇三
 承祖遺産相續……………四四八
 承祖遺産相續人ノ相續分……………四九一

承繼
 家督相續ニ依ル權利義務ノ承繼……………三六四
 國籍喪失者ノ相續人カ相續ニヨリ承繼スル目的ノ範圍……………四二二
 遺産相續ニ依ル權利義務ノ承繼……………四七二
 共同遺産相續人ノ權利義務承繼ノ割合……………四八二
 債權ノ承繼……………四八三
 債務ノ承繼……………四八四

承認
 相續、單純、限定、遺贈ノ承認……………四八四

認ヲ見ヨ
 筆記ノ承認……………八七四

承諾
 遺言執行者ノ就任承諾……………一〇四八
 就職諾否確答ノ催告……………一〇四九
 就任承諾ノ推定……………一〇五一

處分
 廢除ニ關スル保全處分……………二一九
 相續財産管理ニ付裁判所ノ命スル處分……………六九五
 單純承認ノ推定ヲ受クル處分行為……………六三二
 遺言ニ因ル財産處分……………八三八
 相續人ノ相續財産處分禁止……………一〇七〇

庶子
 庶子ノ相續順位……………一五八、四四六
 庶子ノ相續分……………四九〇

條件附權利
 條件附權利ニ付減殺權ヲ行使スル方法……………一七四
 條件附權利ノ價格算定……………一五八

條件附債權ノ辨濟……………六八二
 條件附遺贈……………六八二
 停止條件ヲ見ヨ
 負擔附遺贈ト條件附遺贈トノ差異……………一〇一七

女戸主
 女戸主ノ入夫婚姻……………六二
 女戸主ノ財産留保……………三九二

除斥
 缺格ヲ見ヨ

住所
 被相續人ノ住所……………七二
 住所ノ知レサル場合ノ相續開始地……………七四
 住所ノ申述……………八八一

準正
 民法施行前ノ養嗣子ノ相續權……………一七〇
 願濟嗣子……………一七二
 民法施行前ノ養子ニ相續權ノ有無ヲ定ムル標準……………一七二
 從軍中ノ意義……………九一三

從軍中ノ軍人軍屬ノ爲ス遺言……………九一三
 從軍中軍人軍屬ノ爲ス遺言方式……………九一一
 關位……………九一一
 家督相續、遺産相續、辨濟等ヲ見ヨ
 主理……………九一六
 主理ニ對スル遺言確認請求……………九一六
 主理力遺言ヲ確認スル場合ノ審査範圍……………九一七
 終意處分……………八二〇
 終期附遺言……………九三八
 資力擔保……………九三八
 共同相續人ノ資力擔保責任……………九六九
 資力ヲ擔保スヘキ時期……………九七〇
 資力擔保ノ割合……………九七三
 資力擔保ノ分擔……………九七三
 私消……………六四〇
 私生子……………六四〇

私生子ノ相續順位……………一五八、四四六
 私生子ノ相續分……………四九〇
 私生子ノ受遺能力……………四九〇

氏名
 氏名ノ申述……………八八一
 氏名ノ自書……………八五九、八八七
 尙相續ノ物體ヲ見ヨ
 姉妹ノ選定順位……………三三四
 姉妹ノ爲ニスル嫡養子……………三三四
 相續人タル資格ヲ定ムル時期……………一九一
 女婿ノ存否ヲ定ムル時期……………一九一

嫡養子ト單純ナル養子トノ相續順位……………一九七
 嫡養子ノ相續權ト從來ノ慣例……………一九七

死亡ノ意義
 死亡ノ意義……………二〇二、四三四
 死亡ノ危險ニ迫リタルモノノ爲ス遺言……………九〇二
 死後處分……………八二〇

シ 氏 姉 死 時 自 署 證 知 支 心 執 書 始

死因隠蔽
 遺贈ト死因贈與トノ異同……………八四六
 死因贈與ト贈與ノ減殺……………一八四

死體
 被相續人ノ死體遺骨……………三六七
 時効……………三六七
 相續回復請求權ノ時効……………九二
 相續ノ承認地並取消權ノ時効……………六二二
 減殺請求權ノ時効……………二〇二

自筆證書
 自筆證書ノ便否……………八五九
 自筆證書ノ方式……………八五九
 遺言書ノ用語用紙……………八六一
 遺言書カ二枚以上ニ亙ル場合ノ方式……………八六一
 日附ノ記載……………八六一
 署名捺印……………八六三
 遺言ノ自書……………八五九
 自署ノ方式……………八六四

捺印ノ方式……………八六四
 遺言書作成場所ノ記載ノ要否……………八六四
 自筆證書ニ因ル遺言ト其作成時期……………八六四
 遺言書ノ藏置又ハ寄託……………八六六
 民法施行以前ノ方式……………八六六
 遺言カ秘密證書ノ方式ニ欠缺アル場合自筆證書トシテノ效力……………八八五

自書
 遺言ノ自書……………八五九
 自書ノ方式……………八六四
 封紙ニ爲ス自書……………八八七
 署名捺印……………八六三
 意義……………八六三
 證人ノ署名捺印……………八七五
 遺言者ノ署名捺印……………八七八
 公證人カ證人ト共ニ爲ス署名捺印……………八八二
 遺言ニ立會タル醫師ノ署名捺印……………八九二

立會人證人ノ附記ニヨリ署名又ハ捺印ニ代フル場合……………九二二
 證人ノ資格……………九二二
 證人資格ノ制限……………八九四
 證人二人以上ノ立會……………八九四
 證人三人以上ノ立會……………九一八
 證人ニ對スル遺言返言ノ口授……………九〇四
 證人ノ署名捺印……………九〇四
 證人ノ爲ス附記……………九二二
 立會人ト證人トノ異同……………八九七
 知レタル債權……………六七六
 支出シタル費用ノ返還請求權……………六六五
 心神喪失ノ狀況……………八九二
 執行……………一〇二九
 遺言ノ執行……………一〇二九
 書面ニ因リ遺言……………八五八
 始期附遺言……………九三八

事務員……………九一九
 失權……………二〇二
 疾病……………二二七
 廢止……………二二八
 消費ノ意義……………六四三
 辭任……………一〇九三
 遺言執行者ノ辭任……………一〇九三
 實質的遺言ノ種類……………一一二
 重大ナル傷辱……………二二四
 親族……………三五四
 親族會……………三五四
 家督相續人選定ノ親族會……………三二七
 無制限家督相續人選定ノ親族會……………三五二
 廢除ニ關スル親族會ノ同意……………二五六
 親等ノ同シキ者……………一五三、四四四
 相續順位……………一五三、四四四
 親等ノ異ナリタル者……………一五三、四四四
 相續順位……………一五三、四四四
 親等ノ最モ近キ者……………一五三、四四四

事失疾障消辭實重親申七費被秘日筆必引七目

尊屬親ノ相續順位……………三四五
 申述……………八八二
 意義……………八八二
 限定承認ヲ爲ス旨ノ申述……………六五三
 申述ノ手續……………六五五
 申述ノ方法……………六五五
 申述ノ管轄裁判所……………六五五
 相續拋棄ノ申述……………七〇七
 拋棄ヲ申述スル手續……………七〇八
 拋棄ノ效力發生ト申述ニ關スル裁判……………七〇九
 氏名住所ノ申述……………八八一
 申述ノ補足方法……………八八七

費用……………六九三
 自己ノ費用……………六九三
 受遺者ノ費用償還義務……………七〇四
 遺言ノ執行ニ關スル費用……………七〇四
 被相續人……………一〇九八

被相續人トナリ得ル者……………七二二
 被相續人ノ一身ニ專屬スル權利義務……………三七九
 被相續人ニ對スル權利義務……………六六〇
 被相續人カ相續後負擔シタル義務……………三八三
 秘密證書……………八五八
 秘密證書ニ依ル遺言……………八五八
 秘密證書ノ便否……………八七八
 遺言ノ方式……………八七八
 遺言者ノ署名捺印……………八七八
 遺言者ノ封印……………八八〇
 公證人及ヒ證人ノ面前ニ於ケル封緘シタル遺言書ノ提出並ニ筆者ノ氏名住所ノ申述……………八八一
 公證人ノ證書提出ノ日附及申述ノ記載並ニ證人ト共ニ署名捺印……………八八二
 遺言書及封紙ノ挿入削除ノ方式……………八八三

公證人ノ封紙ニ關與シタル遺言書ノ效力……………八八四
 秘密證書ノ藏置……………八八四
 遺言カ秘密證書ノ方式ニ欠缺アル場合自筆證書トシテノ效力……………八八五
 言語ヲ發スル能ハサル遺言者ノ公證人ニ對スル申述ノ補足方法……………八八七
 日附ノ記載……………八八七
 筆生……………八八七
 筆記……………八七一、九〇五
 遺言ノ筆記……………八七一、九〇五
 筆記ノ程度……………八七三
 筆記ノ證認……………八七四、九〇五
 必要ナル處分……………二九四
 引戻……………二九四
 相續分ノ引戻ヲ見ヨ

目物……………一〇〇二
 遺贈ノ目的物ノ滅失……………一〇〇二

遺贈ノ目的物ノ毀滅……………一〇〇二
 目的物毀滅ノ意義……………一〇〇三
 申出……………六六八
 債權ノ申出……………六六八
 申出期間經過後ノ辨濟……………六七五
 請求申出ヲ爲ササリシ者ノ受クル辨濟……………七〇〇
 申出遅延數人アル場合ノ辨濟……………七〇三
 持戻……………七〇三
 贈與又ハ遺贈ノ持戻ヲ見ヨ
 默示ノ取消……………一一一〇

生前相續ノ意義……………四三
 生前處分ノ意義……………一一四
 生計ノ資本ノ意義……………五一六
 正式遺言……………一〇九三
 略式遺言ヲ爲シタル遺言者カ正式遺言ヲ爲スヲ得ルニ至リタル時ヨリ六ヶ月間生存スル時ノ略式遺言ノ效力……………九二四

七目申持默生セ消正請精絶返

正當理由……………一〇九八
 遺言執行者ノ就職拒絶ト正當理由……………一〇九八
 正當事由……………三三七
 廢除ノ正當事由ノ實例……………三三七
 相續人ノ選定ト正當ナル事由アル場合……………三三〇
 他人ヲ選定シ得ル正當事由……………三五六
 遺言執行者辭任ノ正當事由……………一〇九五
 清算……………六六八
 相續財産ノ清算……………六六八
 財産管理人ノ清算手續……………八〇四
 請求ノ申出……………六六八
 請求ノ申出ノ公告……………六六八
 請求申出ヲ爲ササリシ者ノ受クル辨濟……………七〇〇
 精神遺言ノ種類……………一一三
 絶家……………七六六
 絶家ノ時期……………七六六
 民法施行前ノ絶家ノ遺産處分……………七六六

ノ手續……………七八七
 絶無……………七八七
 相續人ノ絶無……………七八七
 選定相續ノ意義……………四二二
 選定家督相續……………三三二
 選定家督相續ニ關スル民法施行以前ノ慣例……………三三二
 選定家督相續人……………三三二
 無制限選定家督相續人……………三五二
 選定ノ性質……………三三二
 家督相續人ヲ選定シ得ヘキ場合……………三三三
 選定順位ノ變更及不選定……………三三三
 順序ノ變更及選定ヲナサストノ意義……………三三〇
 順位ノ變更不選定ト裁判所ノ許可……………三三〇
 裁判所ノ許可ナキ順位ノ變更又ハ不選定ノ親族會決議ノ效力……………三三〇
 裁判所ノ許可ヲ得ル方法……………三三三

許可ヲ受クル管轄裁判所……………三三三
 許可不許可ノ裁判ニ對スル不服申立……………三三三
 選定順位者ト選定權者トノ相續ヲナサストノ契約ノ效力……………三三三
 不選定ノ許可ヲ得タル時其者ヲ選定シ得ルヤ……………三三三
 選任……………七九〇
 管理人ノ選任……………七九〇
 管理人選任請求ヲ爲シ得ル者……………七九二
 管理人選任ノ公告……………七九三
 管理人選任ノ裁判所ノ手續……………七九三
 裁判所カ遺言執行者ヲ選任スル場合……………一〇五五
 遺言執行者ノ選任……………一〇五五
 選擇權……………一〇五五
 選擇權ノ作用及ヒ得失……………一〇五五
 相續ノ選擇權ヲ行使シ得ヘキ

- セ 選 占 先 船 ス 推
 - 者……………五八七
 - 選擇權ヲ行使シ得ヘキ時期……………五八八
 - 選擇權ヲ行使シ得ヘキ期間……………五八九
 - 再轉相續人ノ選擇權……………五九〇
 - 選擇期間……………五九一
 - 選擇期間ノ起算點……………五九二
 - 選擇期間ノ伸長……………五九三
 - 選擇權ノ種類……………五九四
 - 相續ノ承認……………五九五
 - 單純承認……………五九六
 - 限定承認……………五九七
 - 相續ノ地業……………五九八
 - 占有ノ喪失……………一〇〇二
 - 占有權……………一〇〇三
 - 隱居相續ト占有權……………三六八
 - 占有權ハ相續ノ目的トナリ得ルヤ……………三六七
 - 先取特權……………三四七
 - 財產分離ノ效果ト先取特權ノ效果トノ異同……………七四二
 - 船舶中ニ在ル者……………七四三
 - 船舶中ニ在ル者カ繼承遺難ノ場合ニ爲ス遺言ノ方式……………九二〇
-
- ス
 - 推定家督相續人……………一四三
 - 意義……………一四三
 - 要件……………一四四
 - 推定家督相續人ヲ定ムル法則……………一五一
 - 民法施行以前ノ準正ニ關スル慣例……………一七〇
 - 民法第一〇七四條ニ所謂推定相續人……………八九六
 - 推定相續人ト姉妹ノ爲ニスル孿生子……………八九六
 - 概念……………一八九
 - 推定家督相續人タル資格ヲ定ムル時期……………一九一
 - 女婚ノ存否ヲ定ムル時期……………一九四
 - 單純ナル養子……………一九七
 - 婿養子ト單純ナル養子トノ相續順位……………一九七
 - 婿養子ノ届出ト事實認定……………一九七
 - 婿養子ノ相續權ト民法施行以前ノ慣例……………一九七

用語索引終

大正十二年七月五日印刷
大正十二年七月十日發行



著作權者

發行者

印刷者

印刷所

高 窪 喜 八 郎
東京市神田區小川町五十三番地

高 窪 宗 吉
東京市神田區小川町五十三番地

根 本 力 三
東京市牛込區市谷加賀町一丁目十二番地

株式會社 秀英舍第一工場
東京市牛込區市谷加賀町一丁目十二番地

法律學說總覽第六卷民法相續編完 奥付

定價金拾圓

發 兌 元

東京神田小川町

電話神田二七二〇番
振替東京一六一六七番

法律評論社

69
1

終