

民第

八

の

號



和茅貳百八拾貳号

和茅貳百八拾貳号





民法親族編講義目次

緒言

第一章 總則

第二章 戶主及家族

第一節 總則

第一節 戶主及家族ノ權利義務

第三節 戶主權ノ喪失

第三章 婚姻

第一節 婚姻ノ成立

第一款 婚姻ノ要件

第二款 婚姻ノ無效及取消

目次

丁數

一

一八

一八

三七

四五

七二

七二

七二

九二





民法親族編講義目次

緒言

第一章 總則

第二章 戶主及家族

第一節 總則

第二節 戶主及家族ノ權利義務

第三節 戶主權ノ喪失

第三章 婚姻

第一節 婚姻ノ成立

第一款 婚姻ノ要件

第二款 婚姻ノ無效及取消

目次

丁數

一

一八

一八

三七

四五

七二

七二

七二

九二



826739

昭57



第二節 婚姻ノ效力……………一七一

第三節 夫婦財産制……………一一九

第一款 總則……………一二一

第二款 法定財産制……………一三一

第四節 離婚……………一四四

第一款 協議上ノ離婚……………一四六

第二款 裁判上ノ離婚……………一五三

第四章 親子……………一六九

第一節 實子……………一七〇

第一款 嫡出子……………一七〇

第二款 庶子及私生子……………一八二

第二節 養子……………二〇〇

第一款 縁組ノ要件……………二〇二

第二款 縁組ノ無効及取消……………二二〇

第三款 縁組ノ效力……………二二二

第四款 離縁……………二三四

第五章 親權

親權

……………二五八

第一節 總則……………二六三

第二節 親權ノ效力……………二六七

第三節 親權ノ喪失……………三〇二

第六章 後見

後見

……………三〇七

第一節 後見ノ開始……………三〇九

第二節 後見ノ機關……………三一一

第一款 後見人……………三一三

第二款 後見監督人……………三三八



第三節 後見ノ事務……………三五三

第四節 後見ノ終了……………三九一

第七章 親族會……………四〇五

第八章 扶養ノ義務……………四二四

### 民法親族編講義目次畢

最高裁判所図書館

### 民法親族編

大審院判事 掛下重次郎講述  
法律學士

### 緒言

親族法ノ性質 親族法ハ民法ノ一部分ナルカ故ニ民法ノ他ノ部分ト同シク私人相互ノ關係ヲ規定スルモノナレハ即私法ノ一部ニ屬スルコトハ論ヲ俟タサシトモ同法中ニ規定スル條項必スシモ悉ク私法ノ規定ナリト云フニ非サルナリ例之ヘハ檢事、裁判所、戶籍吏等國家ノ機關トノ關係ヲ有スルカ如キ規定是レナリ而シテ此等ノ規定ハ私人相互間ノ關係ニ非スシテ親族關係ニ關聯セル公法規定ノ性質ヲ有スルナリ

親族法ハ財産法ニ對スルモノニシテ人事(戶主、家族、婚姻、親子、親權、後見及ヒ親族會)ニ關スル事等ヲ規定スレトモ其規定スル所必スシモ悉ク財産以外ノモノタルニ非ス親族關係ニ因リテ生スル親族間ノ財産關係ハ亦親族法ノ規定スル所

親族編 緒言



ナリ例之へハ夫婦財産制ノ如キ是レナリ

親族法上ノ權利ハ公益ノ必要ニ出ツルカ故ニ其權利者ノ利益ヲ保護スルト同時ニ其相手方ノ利益ヲ保護スルノ目的ニ出ツルモノ多シ例之へハ親ノ子ヲ監護シ教育スルハ其權利タルト同時ニ亦其義務タリ而シテ親族法上ノ權利ハ單ニ權利者ノ私益ヲ保護スルノ目的ニ出テタルモノ甚タ少シ是ヲ以テ親族法ハ概シテ強行法タルノ性質ヲ有スルナリ民法中單ニ財産ニ關スル規定ニ於テハ法律ハ少數ノ場合ヲ除クノ外ハ當事者ノ意思ノ自由ニ任シ法律カ豫メ其關係ヲ規定シ當事者ノ意思ヲ以テ之ヲ變更スルコトヲ許サ、ルモノ少シ換言スレハ財産法ハ聽任法ノ性質ヲ有スレトモ親族間ノ關係ハ之ニ反シテ法律カ特ニ明言スル場合ノ外ハ個人ノ意思ヲ以テ法律カ豫メ定メタル關係ヲ變更スルコトヲ許サ、ルヲ原則トセリ是レ財産法ハ多ク私益ニ關シ之ニ反シテ親族法ハ多ク公益ニ關スルヨリ此差異ヲ生スル所以ナリ

親族編ヲ分チテ第八章トス即第一章總則第二章戶主及ヒ家族第三章婚姻第四章親子第五章親權第六章後見第七章親族會第八章扶養ノ義務是レナリ

### 第一章 總則

此章ニ於テハ親族ノ範圍及ヒ親等ノ算定法ニ關スルコトヲ規定セリ是レ親族法ノ基礎ニシテ他ノ各章ニ掲ケタル規定ニ共通ス

親族關係ノ原因 家族制度ヲ以テ組織セラレタル社會ニ於テハ法律上ノ親族關係ハ二種ノ方面ニ於テ基礎タル原因ヲ有スルヲ通例トス、(一)男女ノ肉體并ニ精神上ノ結合及ヒ之ニ起基スル血緣、(二)同一家族團體員タルコト是レナリ而シテ吾親族法ハ之ヲ認メタレハ親族關係發生ノ原因ハ分チテ之ヲ三ト爲スコトヲ得即(一)婚姻、(二)血緣、(三)養子緣組是レナリ

親族ノ種別 親族ハ其親族ノ種類ニ應シテ四種ニ區別ス(一)血族、(二)準血族、(三)配偶者、(四)姻族是レナリ

血族トハ天然ノ血緣關係ヲ有スル者ヲ云ヒ準血族トハ元來天然ノ血緣ヲ有セサレトモ法律上血族ニ準セララル、者ヲ云ヒ(繼)父母ト繼子トノ關係及ヒ嫡母ト庶子トノ關係、養子ト養親及ヒ其血族トノ關係(配偶者トハ婚姻ニ因リテ生スル



夫婦ノ關係ヲ云ヒ、又配偶者ノ一方カ他ノ一方ノ血族及ヒ準血族ニ對スル親族ノ關係ヲ姻族關係ト云ヒ其關係ヲ有スル者ヲ姻族ト云フ

親族ノ範圍 親族編ニ於テ親族ト認ムルモノハ第七百二十五條ニ列記セリ即

(一)六親等内ノ血族(二)配偶者(三)三親等内ノ姻族是レナリ

法律上親族ト稱スル者ノ範圍ニ付テハ諸國ノ立法例區々ニシテ獨逸ノ新民法(第一千五百八十九條)ノ如キハ親族關係ヲ無限ニ認メタリ佛國民法ハ直接ニ親等ヲ規定セサレトモ相續ニ關シテハ十二親等迄ノ者ヲ親族ト爲セリ(佛民法第七百五十五條)伊太利民法ハ十親等迄ノ者ヲ親族ト爲セリ又吾刑法ハ列舉法ヲ採リタレトモ六親等以外ノ者ハ其中ニ存セサルナリ(刑法第一百四條、第一百五條)民事訴訟法ニ於テ親族ト稱スル者ハ民事訴訟法施行條例(明治二十三年七月法)律第五十號第九條ノ規定ニ依リ當分ノ内刑法ノ親族例ニ依ルコト、セリ然レトモ此當分ノ規定ハ民法實施ノ日ヨリ自然ニ廢止セラレ民事訴訟法ニ於テ親族ト稱スル者ハ爾來民法ノ規定ニ從フコト、爲レリ而シテ本法ニ於テハ從來ノ慣習ト實際ノ便宜ニ適スルモノトシ親族ハ血族ニ付テハ六親等以内ノ者ニ

限ルモノト定メタリ

舊民法人事編第十九條ニ於テハ血統ノ相連結スル者ノミヲ指シテ親族ト稱シ姻族其他ノ親族ト區別シタリト雖トモ吾邦從來ノ慣習ニ於テ親族ナル文字ハ必スシモ血族ノミヲ指スモノニ限ラサルカ如シ且一々親族ト姻族トヲ區別スルハ甚タ煩ハシキヲ以テ本法ニ於テハ親族ナル文字ヲ血族及ヒ姻族ニ通シテ之ヲ用井タリ

人事編ニ於テハ親屬トハ血統及ヒ姻戚ノ關係ヲ總稱シ之ヲ區別スルトキハ血屬及ヒ姻屬ノ語ヲ用井而シテ此等ノ關係ヲ有スル者ヲ稱シテ親族、血族、姻族ト云ヒタリ故ニ親屬、血屬、姻屬ト云フトキハ其續キ柄ヲ指シ血族、姻族ト云フトキハ此續キ柄ヲ有スル人ヲ指シタリ然ルニ本法ニ於テハ此續キ柄ヲ指ストキハ親族關係又ハ姻族關係ナル語辭ヲ用井タリ

人事編第二十五條第一項ハ姻族ニ付キ血族關係ト同一ノ程度(六親等以内)ニ於テ姻族關係ヲ認メタレトモ是レ實ニ吾邦ノ慣習ニ反スルモノニシテ刑法ノ如キモ實質上三親等以下ノ姻族ヲ以テ親族ト認メス蓋シ姻族ノ關係ハ血族關係

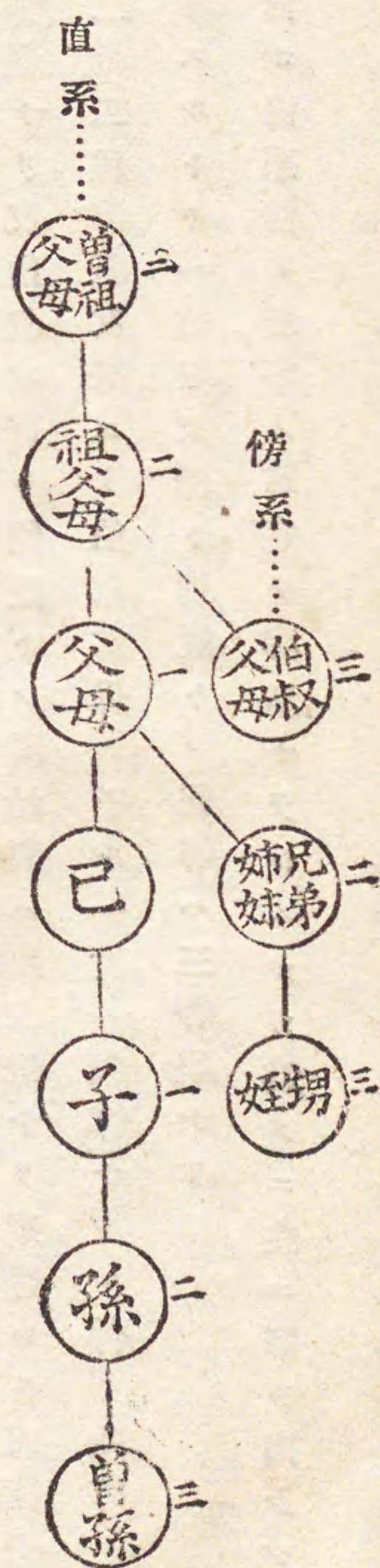


ニ比シテ大ニ親疎ノ度ヲ異ニスルハ自然ノ情ナルヲ以テ新法ハ姻族ニ付テハ  
 三親等以内ノ者ヲ以テ親族ト爲シタル所以ナリ  
 親等ノ算定法 親等ヲ定ムルニハ二種ノ主義アリ即其一ハ親族間ニ於ケル尊  
 卑ノ階級ヲ定ムルモノ例之ヘハ配偶者相互ノ間ニ於テモ婦ノ夫ニ對スル關係  
 ハ一親等ト爲シ之ト異リテ夫ノ婦ニ對スル關係ハ二親等ト爲スカ如キ是レナ  
 リ其二ハ血統ノ親疎遠近ヲ示スモノ是レナリ此第二ノ主義ハ古昔羅馬ニ於テ  
 行ハレシモノ故ニ羅馬法主義ト稱スルモノニシテ吾法ニ於テ採用セシモノナ  
 リ即親族ノ遠近ハ世數ヲ算シテ之ヲ定メ一世ヲ以テ一親等ト爲シタリ例之ヘ  
 ハ親ト子ノ間ハ一世ナルヲ以テ親子ハ一親等ナリ又祖父母ハ二親等ナリ  
 血族ハ其自然ノ系統ニ依リテ直系親ト傍系親トノ二種ニ區別セラル共同ノ祖  
 ヨリ一直線ニ降下セルモノハ直系親ナリ祖父母、父母、子孫等是ナリ又共同ノ祖  
 ヨリ出ツルモ其系統ノ直降セサルモノハ傍系親ナリ伯叔父母、兄弟、姉妹、從兄弟  
 甥、姪等ノ如キ者是ナリ而シテ其直系親ノ親等ヲ算スルハ極メテ簡易ナリ只タ  
 其世數ノミヲ算スルヲ以テ足ル即チ前ニ示シタルカ如シ而シテ此親等ハ皆ニ

血族親間ノミニ適用セラル、モノニ非スシテ姻族間モ亦之ニ準シテ算スルナ  
 リ即チ姻族間ノ親等ハ其配偶者ヲ目安トシ其者トノ間ニ於ケル親等ニ依リテ  
 定マルナリ故ニ夫ヨリスレハ妻ノ父母ハ一親等姻族親ナリ其祖父母ハ二親等姻族  
 親ナリ

傍系親ノ親等ヲ定ムルハ直系親ノ如ク簡單ナラス之ヲ定ムルニハ其一人又ハ  
 其配偶者ヨリ同始祖ニ遡リ其始祖ヨリ他ノ一人ニ下ルマテノ世數ニ依ル今傍  
 系親ノ親等ノ算定法ヲ容易ニ了解セシメンカ爲メニ一二ノ例ヲ擧ケンニ兄弟  
 伯叔父母ニ就テ云ヘハ兄弟ノ同始祖ハ父母ナリ兄ヨリ其父母マテ遡ル一世父  
 母ヨリ弟マテ下ル同シク一世ナルニ付キ此等二世ヲ加フルトキハ兄弟間ハ二  
 等親ナリ又伯叔父母ト甥姪トノ同始祖ハ祖父母ナリ甥姪ヨリ祖父母マテ遡ル  
 二世(二親等)祖父母ヨリ伯叔父母ニ下ル一世(一親等)ナルニ付キ此等ノ世數ヲ合  
 算スルトキハ伯叔父母ト甥姪トノ親等ハ三等親ナリ  
 尙ホ直系、傍系親等ノ算定ヲ容易ナラシムルカ爲メニ左ニ圖ヲ掲ケン





人事編第二十條第二項ハ尊屬親ト卑屬親トアルコトヲ示シタレトモ此等ノ關係ハ特ニ法文ヲ待チテ知ルモノニ非スシテ自然ニ然ルナリ即チ直系ニ於テ自己ノ出ツル所ノ親族ハ尊屬親ニシテ自己ヨリ出テタル親族ハ卑屬親ナリ以上ハ血族及ヒ姻族ニ於ケル親等ノ算定ナルカ準血族ニ於ケル親等ハ如何之ヲ算ス可キヤ

養子ト養親及ヒ其血族間(第七百二十七條) 養子ト養親及ヒ其血族トノ間ニ於テハ養子縁組ノ日ヨリ血族間ニ於ケルト同一ノ親族關係ヲ生ス(人事編第二十二條)

養子ハ曩ニ説キタルカ如ク養親トノ間天然ノ血族ニハ非サレトモ法律ノ規定ニ依リテ之ニ準セラレタリ而シテ養子ハ縁組ノ日ヨリ其效果トシテ養親ノ嫡出子タル身分ヲ取得シ養家親族ノ一員タルニ在リ(第八百六十條)人事編第三百十四條是ヲ以テ養子縁組ヲ爲シタルトキハ其日ヨリ養子ハ養家ニ於テ恰カモ其血族ト同キ關係ヲ有ス例之ヘハ養親ノ父母ハ養子ノ祖父母ニシテ養親ノ實子ハ養子ノ兄弟姉妹ナルカ如キ是レナリ但シ親族相婚ノ場合ニ於テ養子ト養方ノ傍系血族トノ間ニハ眞ノ血族ニ於ケルト異ナリタル規定アリ(第七百六十九條)而シテ此親族關係ハ養子ヨリ養親及ヒ其血族ニ對スルトキモ亦養親及ヒ其血族ヨリ養子ニ對スルトキモ同一ナリ然レトモ此關係ハ此等法律ニ依リテ規定セラレタル者ノ間ニ止ルモノニシテ養親ト養子ノ血族トノ間ハ毫モ親族關係ヲ生セス其間ハ全ク所謂ル他人關係ナリ例之ヘハ養親ト實親トノ間ハ親族ニ非サルナリ是レ吾邦ノ慣習ニ從ヒタル規定ナリ此ノ如キ親族關係ハ法律ノ定メ方ニ依リテ變更ス故ニ佛國ノ如キハ吾法ト少シク其規定ヲ異ニス即養子縁組ニ因リテ生スル關係ハ養子ト其養親トノ間ニ止リ養親ノ血族ニハ及ハ



茲ニ一言ス可キコトアリ吾邦從來ノ養子ナル用語ハ男子ニ限り女子ノ場合ハ養女ト稱セシカ民法新舊共ニハ此區別ヲ爲サス養子ナル用語ノ中ニ廣ク男女兩性ヲ包含セシメタリ(第八百三十七條、人事編第二十二條)

繼父母ト繼子及ヒ嫡母ト庶子トハ天然ノ血縁ヲ有セス亦嫡母ト庶子トノ間モ同一ナリ繼父母トハ父母ノ一方カ死亡シタルニ因リ或ハ離婚ニ因リ更ニ婚姻ヲ爲シタルトキ家ニ在ル實父若クハ實母ノ配偶者ニ對シ實父若クハ實母ノ子ヨリ稱スル名ナリ故ニ或ル者カ子ヲ有スル者ヲ娶リタリトモ夫ト其妻ノ子トハ單ニ姻族關係ヲ生スルノミニシテ其間父子ノ關係ヲ生セス而シテ妻カ其實子ヲ連レ子ト爲シテ嫁シタリトモ此子ハ第七百三十八條ノ規定ニ依リ婚家ノ家族ト爲ルニ止リ夫ノ子トハ爲ラサルナリ又嫡母ト庶子トノ關係ハ夫ノ庶子ト其配偶者トノ關係ヲ云フ今其關係ヲ能ク了解セシメシカ爲メニ子ノ名稱ヲ一言セシメニ子ニハ嫡出子、庶子及ヒ私生子アリ嫡出子トハ父母ノ正當ノ婚姻ノ間ニ生レタルモノヲ云ヒ私生子トハ婚姻ナクシテ生レタルモノ

ノヲ云ヒ其母ヨリ見ルトキハ之ヲ認ムルト否トニ拘ハラズ同シク私生子ナリ父カ認メタルトキハ之ヲ庶子(第八百二十七條)ト稱スルナリ而シテ嫡母トハ父カ認知シタル私生子即庶子ヨリ指ス所ノ父ノ配偶者ノ名稱ナリ此等天然ノ血縁ナキ者モ亦法律ノ規定ニ依リテ親子間ニ於ケルト同一ノ關係ヲ生ス(第七百二十八條、人事編第二十三條)

繼父母ト繼子及ヒ嫡母ト庶子トノ關係ハ親子ノ關係ニ等シキカ故ニ法律カ特ニ例外ヲ設ケタル場合ノ外ハ親子ノ關係ニ關スル法律ノ規定ハ總ヘテ皆テ繼父母ト繼子、嫡母ト庶子トノ間ニモ其適用ヲ受ク可キナリ法律カ特ニ設ケタル例外トハ第七百七十三條(繼父母又ハ嫡母カ子ノ婚姻ニ同意セサルトキハ親族會ノ同意ヲ得テ婚姻ヲ爲スコトヲ得之ニ反シテ實父母カ同意セサルトキハ子ハ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス)第八百九條(繼父母又ハ嫡母カ繼子又ハ庶子ノ協議上ノ離婚ニ同意セサルトキハ親族會ノ同意ヲ得テ離婚ヲ爲スコトヲ得實父母カ同意ヲ爲サ、ルトキハ離婚ヲ爲スコトヲ得ス)第八百四十三條(繼子又ハ庶子カ養子縁組ヲ爲ス場合ニ於テ繼父母又ハ嫡母カ之ニ代ハリテ承諾ヲ爲シ又



ハ同意ヲ爲スニハ親族會ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス實父母ナルトキハ此ノ如キ  
 コトナシ(第八百六十三條滿二十五年ニ達セサル繼子又ハ庶子カ離縁ヲ爲ス場  
 合ハ離婚ヲ爲ス場合ニ同シ)第八百七十八條(繼父母又ハ嫡母カ親權ヲ行フ場合  
 ニハ實父母カ之ヲ行フト異リテ後見ノ規定ニ從フ)ノ規定ノ如キ是レナリ  
 親族關係ノ消滅 親族關係カ天然ノ原因ニ依リテ生シタルトキハ如何ナル原  
 因生スルモ消滅スルコトナシ例之ヘハ夫婦ノ間ニ子アリ妻カ離婚ニ因リテ夫  
 ノ家ヲ去リタリトモ其母子ノ親族關係ハ依然存續スルモノニシテ之カ爲メニ  
 毫モ變更スルコトアラサルナリ之ニ反シテ人爲ノ原因ニ依リテ生シタル親族  
 關係ハ之ヲ生シタル原因ノ消滅シタルトキハ亦消滅スルモノトス人爲ノ原因  
 ニ依リテ生スル親族關係トハ夫婦、姻族、繼父母ト繼子、嫡母ト庶子トノ關係、養子  
 ト養親及ヒ其血族トノ關係是レナリ而シテ夫婦間ノ親族關係ハ離婚ニ因リテ  
 止ム是レ離婚ノ性質ヨリ來ル當然ノ結果ナレハ別ニ法ノ明文ヲ俟タス之ニ反  
 シテ姻族其他ノ關係ノ消滅原因ハ特ニ條文ヲ以テ之ヲ明ニシタリ即チ左ノ如  
 シ

姻族關係及ヒ繼父母ト繼子ト又嫡母ト庶子トノ間ニ於ケル親族關係ハ離婚ニ  
 因リテ止ム

夫婦ノ一方カ死亡シタル場合ニ於テ生存配偶者カ其家ヲ去リタルトキ亦同シ  
 (第七百二十九條、人事編第二十五條第二項)

元來夫婦及ヒ姻族ノ親族關係ハ婚姻ニ因リテ生シタルモノナレハ其婚姻ニシ  
 テ解止シタル以上ハ其關係ノ消滅スルハ普通ノ道理ナリ然ルニ外國法律(獨逸)  
 ノ中ニハ夫婦關係ノ消滅ニ因リテ姻族關係ノ消滅ヲ來タサ、ルモノアリト雖  
 トモ吾法律ハ之ヲ認メサリシナリ然レトモ以上ノ親族關係ハ離婚ニ因リテ消  
 滅ス可シト雖トモ之カ爲メニ全ク婚姻アラサリシ以前ト同一ナルモノニアラ  
 スシテ幾分カ其效果ヲ存スルモノアリ第七百七十條ノ規定ニ從ヘハ直系姻族  
 ノ間ニ於テハ姻族關係カ止ミタル後ト雖トモ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス又民事訴  
 訟法第二百九十七條ノ證言ヲ拒ムヲ得可キコトヲ規定シタル場合ニ於テ原告  
 若クハ被告又ハ其配偶者ト親族ナルトキ姻族ニ付テハ婚姻ノ解除シタル後ト  
 雖トモ仍ホ其解除セサル場合ト同ク證言ヲ拒ムコトヲ得ルモノト爲セリ又判



事カ其職務ノ執行ヨリ除斥セラル可キ場合ヲ規定シタル同法第三十二條ニ姻族ニ付テハ婚姻ノ解除シタルトキト雖トモ判事又ハ其婦カ當事者ノ一方若クハ雙方又ハ其配偶者ト親族ナリシトキハ同シク除斥セラル又執達吏規則(明治二十三年七月法律第五十一號)第八條ニモ執達吏カ其職務ノ執行ヨリ除斥セラレ、ニ付キ右判事ニ於ケルト同シキ規定アリ

吾邦從來ノ慣習ニ依ルトキハ姻族關係ハ婚姻ノ解消ニ因リテ止息セリト雖トモ夫婦ノ一方カ死亡シタル場合ニ於テ生存配偶者カ其家ニ殘存スルトキハ其關係依然トシテ變更スルコトナシ然レトモ若シ生存配偶者カ其家ヲ去リタルトキハ姻族關係ハ消滅スルモノト爲シタレハ本法モ此慣習ヲ採用シテ第二項ノ規定ヲ設ケタリ而シテ前條ノ親族關係即チ繼父母ト繼子ト又嫡母ト庶子トノ間ニ於ケル關係ハ親ノ婚姻ニ因リテ生シタルモノナルカ故ニ其離婚ニ因リテ亦此關係ノ消滅スルニ至ルモノト爲スハ至當ナリト云フ可シ然レトモ法律ハ茲ニ一ノ例外ヲ設ケタレハ後チニ叙述セシ

養子ト養親及ヒ其血族トノ親族關係ハ離婚ニ因リテ止ム(第七百三十條第一項)

離婚ニ因リテ姻族關係カ消滅スルト同シク養子ト養親及ヒ其血族トノ親族關係カ離婚ニ因リテ消滅スルハ離婚其モノ、性質ヨリ生スル當然ノ結果ナリ何トナレハ離婚トハ養子縁組ノ效力ヲ解除スルモノナレハ最初縁組ニ因リテ生シタル效力即チ養子カ縁組ノ日ヨリ養親ノ嫡出子タル身分ヲ取得シ從ヒテ縁組ノ日ヨリ養子ト養親及ヒ其血族トノ間ニ生シタル血族間ニ於ケルト同一ノ親族關係消滅ス可クレハナリ

茲ニ一ノ注意ス可キコトアリ縁組又ハ離婚ナル語辭ハ俗間ニ於テハ婚姻及ヒ養子縁組ニ通シテ用ユレトモ法律ハ此用語ヲ區別シ養子ニ關シテノミ之ヲ用井婚姻ニ關シテハ用井サルナリ婚姻ノ解除ノ如キハ離婚ト稱シ離婚トハ云ハサルナリ

養親カ養家ヲ去リタルトキハ其者及ヒ其實家ノ血族ト養子トノ親族關係ハ之ニ因リテ止ム(第七百三十條第二項)

養父又ハ養母カ元來養家ノ人ニ非スシテ婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ヨリ入リタル場合ニ於テハ其者カ離婚又ハ離婚ニ因リテ養家ヲ去ルコトアリ此場



合ニ於テハ其養親ハ全ク養家ト親族關係ヲ絶ツモノナレハ其養家ニ殘存スル養子トノ關係モ亦之ト同時ニ消滅セサル可カラス而シテ養子ト養親ノ血族トノ關係ハ養子ト養親トノ親族關係アルカ爲メニ生セシモノナレハ其親族關係ニシテ消滅スル以上ハ之ト同時ニ養子ト養親ノ血族トノ關係モ消滅ス可キハ自然ノ道理ナリ

養子ノ配偶者直系卑屬又ハ其配偶者カ養子ノ離縁ニ因リテ之ト共ニ養家ヲ去リタルトキハ其者ト養親及ヒ其血族トノ親族關係ハ之ニ因リテ止ム(第七百三十條第三項)

養子離縁ノ場合ニ於テ養子ノミ養家ヲ去リテ其配偶者及ヒ直系卑屬ハ養家ニ殘存スルコトアリ又ハ其配偶者及ヒ直系卑屬モ養子ト共ニ其家ヲ去ルコトアリ(第七百四十五條第八百七十六條)而シテ養子ノ配偶者及ヒ其直系卑屬カ養子ト共ニ養子ノ離縁ニ因リテ養家ヲ去ルトキハ此等ノ者ト養親及ヒ其血族トノ親族關係ノ消滅スルハ是亦自然ノ道理ナリ何トナレハ此等ノ者カ養子ノ養親及ヒ其血族ト親族關係ヲ有スルハ養子ト共ニ養家ニ在ルカ故ナレハ養子ト共

ニ其家ヲ去リタル場合ニ於テ仍ホ其關係ノ存ス可キ理アラサレハナリ然レトモ養子ノ配偶者カ養家ノ家女ニシテ養子ト共ニ家ヲ去リタルトキ養親ト血族アルニ於テハ其血族ハ之カ爲メニ消滅ス可キモノニアラス故ニ此場合ニハ右規定ノ適用ヲ受クルモノニアラス又養子ノ配偶者タル家女ト養子トノ間ニ子ヲ擧ケ養子離縁ノ際家女ハ其家ニ留マリ其子ノミ養子ト共ニ養家ヲ去リタルトキハ其母子ノ血縁ハ之カ爲メニ消滅スルモノニアラス要スルニ一旦婚姻ニ因リテ生シタル血縁ハ養子離縁ト共ニ離婚ヲ爲シタルトキト雖トモ之カ爲メニ其血縁ノ關係ニ變更ヲ生スルモノニアラサルナリ

夫婦ノ一方カ死亡シタル場合ニ於テ生存配偶者カ其家ヲ去リタルトキ及ヒ養親カ養家ヲ去リタルトキニ於ケル親族關係消滅ノ例外 夫婦ノ一方カ死亡シ其生存配偶者カ繼令ヒ其家ヲ去リタリト雖トモ其去リタルヤ其實家ニ歸リタルニアラスシテ本家相續分家及ヒ廢家絶家再興ノ爲メナルトキハ曩キニ説キタル第七百二十九條第二項第七百三十條第二項ノ原則ノ適用ヲ受ク可キモノニアラス此場合ニ於テハ依然親族關係ハ持續ス可キナリ抑モ婚姻又ハ養子線



組ニ因リテ他家ヨリ入りタル者カ其婚家又ハ養家ヲ去ルハ概シテ婚家又ハ養家トノ親族關係ヲ絶ツ意思ナルヲ通常トスレトモ本家相續分家又ハ廢家絶家再興ノ爲メニ其家ヲ去ル場合ニ於テハ右ノ如キ普通ノ意思ヲ有スルモノトハ推定スルヲ得ス此ノ如キ場合ニ於テハ家族制度ノ廣キ意味ニ於テ同一家族ト爲シ依然其家ニ在ルト同一ニ視サル可カラサルヲ以テ第七百三十一條ニ此例外ヲ設ケタリ

## 第二章 戸主及ヒ家族

本章ニ於テハ戸主ト家族トノ關係ヲ示シ併セテ如何ナル人カ戸主ニシテ又如何ナル人カ家族ナルカヲ定ム而シテ本章ヲ分チテ三節ト爲ス第一節總則第二節戸主及ヒ家族ノ權利義務第三節戸主權ノ喪失是レナリ

### 第一節 總則

本節ニ於テハ戸主權取得ノ原因及ヒ家族ト爲ル事由ヲ掲ケ當然家族タル者及

ヒ甲家ヨリ轉シテ乙家ニ入ル者ヲ規定シ且ツ家ヲ轉スルニ付キ必要ナル條件ヲ定メ併セテ女戸主ノ入夫婚姻新家ノ創立ノ如キ戸主權取得ノ特別原因ヲ掲ク但シ戸主權取得ノ普通原因ハ家督相續ニシテ相續編ノ目的ナレハ戸主權取得ノ原因ニ付テハ其特別ナルモノヲ掲クルニ過キサリナリ

戸主 戸主トハ一家ニ長タル者ヲ云フ此長タル者トハ年齢ヨリ之ヲ云フニ非スシテ其家ニ主權ヲ有スル點ヨリ云フモノナリ例之ハ父カ隱居シ子カ其跡ヲ繼キタル場合ニ於テハ子カ家長即チ戸主ニシテ其家ニ付テハ主權ヲ有スルナリ

家族 戸主ノ親族ニシテ其家ニ在ル者及ヒ其配偶者ハ之ヲ家族トス(第七百三十二條人事編第二百四十三條第一項)

茲ニ所謂家トハ有形上ノモノヲ指スニ非ス換言スレハ居住ヲ同フスルノ云ヒニ非スシテ法律上ノ家即無形ノモノヲ指スナリ

法律上家族タルモノハ戸主ノ親族若クハ其配偶者タルコトヲ要ス而シテ此親族トハ第七百二十五條ニ在ル六親等内ノ者ヲ指スヲ以テ戸主ノ親族ナリト雖



トモ六親等以外ノ者ハ家族タラサルナリ又其親族ハ戸主ト家ヲ同フスルニ非サレハ家族タラサルナリ是ヲ以テ六親等以外ノ親族又ハ從來戸主ノ附籍厄介籍等ニ在リシ者ノ如キハ右ノ條件ヲ具備セサルニ於テハ家族ト稱スルヲ得ス然レトモ新民法ノ此規定ニ適セスシテ家族タラサルモノト雖トモ民法施行ノ際家族タリシ者ハ民法施行法第六十二條ニ從ヒ家族タルコトヲ得戸主ハ死亡、隱居又ハ入夫婚姻等ニ因リ變更スルコトアリ此場合ニ於テハ舊戸主ノ家族タリシ者ハ新戸主ト何等ノ親族關係ヲ有セサルニ拘ハラス舊戸主ト共ニ新戸主ノ家族タルナリ(第七百三十二條第二項)當然家族タル可キ者 子ハ父ノ家ニ入ル、父ノ知レサル子ハ母ノ家ニ入ル(第七百三十三條第一項第二項)子ハ嫡出子タルト庶子タルトヲ問ハス常ニ其父ノ家ニ在ルヲ以テ原則トス然レトモ此原則ヲ以テ子ハ常ニ父ニ附隨ス可キモノト解ス可カラス若シ父カ入夫ニシテ離婚ニ因リ又ハ養子ニシテ離縁ニ因リテ婚家又ハ養家ヲ去ルトキハ子ハ當然父ニ隨從シテ父ノ家ニ入ル可キモノニアラス故ニ此規定

ハ子タル身分ノ定リタルトキニ適用セラル、ニ過キササルナリ父ノ知レサル子カ母ノ家ニ入ルハ當然ナリ是レ專ハラ私生子ノ場合ニ係ル然レトモ父母共ニ知レサルトキハ入ル可キ家ヲ以テ其子ハ一家ヲ創立ス(第七百三十三條第三項、人事編第二百五十五條)而シテ此規定ハ主トシテ迷子棄子等ニ適用セラル、モノニシテ是レ戸主權取得ノ一ノ特別原因タルナリ又長ク無籍ニシテ其父母ノ知レサル者モ同シク此適用ヲ受ク可キナリ子ハ父ノ家ニ入ルトノ原則ハ父カ子ノ出生前ニ在リテ離婚(入夫ノ場合)又ハ離縁ニ因リテ婚家又ハ養家ヲ去リタル場合ニ於テ直チニ之ヲ適用スルトキハ子ハ出生スルヤ直チニ父カ屬セル家ニ入ル可キカ如シト雖トモ是レ從來吾邦ノ慣習ニ反スルヲ以テ法律ハ此場合ニ於テハ子ハ懷胎ノ始メニ遡リ當時父カ屬セシ家即母ノ家(婚家、養家)ニ入ル可キモノトセリ(第七百三十四條)是レ右原則ノ例外タリ然レトモ養子カ離縁ニ因リテ養家ヲ去ルニ當リ若シ同時ニ離婚ナキトキハ妻モ亦隨ヒテ其家ヲ去ル可シ(第七百四十五條)此ノ如キ場合ニ於テ子カ養家ニ入ルモノトスルトキハ父母共ニ在ラスシテ子ノ爲メ甚タ不利益ナルヲ



以テ前原則ヲ適用シ子カ出生ノ時父カ屬スル家即父ノ實家ニ入ル可キモノト爲セリ然レトモ此規定モ或ル場合ニハ適用ス可カラサルコトアリ即チ一旦父ト共ニ家ヲ去リタル母カ協議上ノ離婚ヲ爲シテ實家ニ歸ルカ又ハ三ヶ月内ニ離婚ヲ理由トシテ離婚ノ訴(第八百十三條第十號、第八百十八條第二項)ヲ提起シテ子ノ出生前ニ復籍ヲ爲シタルトキハ右例外ノ規定ニ從ヒ其子ヲ父ノ舊婚家養家ニ屬セシムルヲ妥當ト爲シ第二項ノ規定ヲ設ケタリ

以上ハ當然家族タル者ナルカ其外尙ホ轉籍ニ依リテ家族タルモノアリ即チ左ノ如シ

(一) 家族ノ庶子及ヒ私生子ハ戸主ノ同意アルニ非サレハ其家ニ入ルコトヲ得ス(第七百三十五條第一項)

子ハ父ノ家若クハ父知レサルトキハ母ノ家ニ入ルヲ原則ト爲シ又其父若クハ母ノ戸主タラサル場合ニ於テモ其子カ婚姻ニ因リテ生レタル者即チ嫡出子ナルトキハ戸主タル者之ヲ自家ノ家族ト爲スコトヲ拒ムノ權ナシト雖トモ家族カ婚姻外ニ於テ庶子、私生子ヲ擧ケタルトキハ是レ倫理ニ悖レルモノ

ナルカ故ニ戸主タル者之ヲ自家ノ家族トシテ扶養シ教育スルノ義務ナシ是ヲ以テ家族ノ庶子、私生子ヲ家族ト爲スニハ戸主ノ同意アルコトヲ要スト爲シタル所以ナリ

二) 庶子カ父ノ家ニ入ルコトヲ得サルトキハ母ノ家ニ入ル又私生子カ母ノ家ニ入ルコトヲ得サルトキハ一家ヲ創立ス(第七百三十五條第二項第三項)

家族ノ庶子其父ノ認知ヲ受ケタリトモ戸主ノ同意ヲ得サルトキハ父ノ家ニ入ルコトヲ得サルカ故ニ母ノ家ニ入ル母ノ家ニモ入ルコトヲ得サルトキ又ハ父ノ認知ヲ受ケサル私生子カ母ノ戸主ノ同意ヲ得サルヨリ母ノ家ニ入ルコトヲ得サルトキハ別ニ一家ヲ創立スルヨリ外途アラサルヲ以テ右ノ規定ヲ設ケタル所以ナリ

(三) 女戸主カ入夫婚姻ヲ爲シタルトキハ入夫ハ其家ノ戸主ト爲ル但當事者カ婚姻ノ當時反對ノ意思ヲ表示シタルトキハ此限ニ在ラス(第七百三十六條、人事編第二百五十八條)

入夫カ女戸主ト婚姻ヲ爲シタル場合ニ於テ戸主權ヲ入夫ニ讓ルハ吾邦古來



ノ慣習タルト入夫婚姻ノ場合ニ於テ一家内ノ主權カ常ニ妻ニ存スルトスルハ一家組織ノ變態ニ屬スルトノ理由ヲ以テ本法ハ入夫婚姻ノ場合ニ於テハ入夫カ其家ノ戸主タルヲ原則ト爲セリ是レ戸主權取得ノ特別ノ一原因ナリ然レトモ女戸主カ入夫婚姻ヲ爲シタル場合ニ於テ女子ノ戸主タルコトハ必スシモ禁ス可キモノニ非サレハ當事者間ニ在リテ女子ヲシテ戸主ヲ繼續セシムルコトノ意思ニ合フコトアル可キヲ以テ當事者カ其意思ヲ表示シタル場合ニ於テハ女戸主ハ依然戸主ニシテ入夫ハ其家族タル可キナリ

## (四)

戸主ノ親族ニシテ他家ニ在ル者ハ戸主ノ同意ヲ得テ其家族ト爲ルコトヲ得(第七百三十七條、人事編第二百五十四條、第二百五十六條第二項)  
戸主ノ親族ニシテ甲家ヨリ乙家ニ轉籍スルコトハ從來ヨリ慣習トシテ行ハル、所ニシテ之ヲ認許スルトモ別ニ弊害アルヲ見サルカ故ニ之カ規定ヲ設ケタリ例之ヘハ養子縁組若クハ婚姻ニ因リテ他家ニ入りタル者其配偶者死亡シタル後其子ヲ連レテ實家ニ復歸スルカ如キ場合はレナリ此場合ニ於テ戸主ハ新ニ之カ扶養ノ義務ヲ負フカ故ニ其同意ヲ得サル可カラス而シテ其

者カ他家ノ家族タルトキハ尙ホ其家ノ戸主ノ同意ヲモ得サル可カラス又他ノ家族ト爲ル可キ者カ未成年者ナルトキハ親權ヲ行フ父若クハ母又ハ後見人ノ同意ヲ得サル可カラス此等ノ者カ未成年者ノ法定代理人ナルコトハ民法ノ總則ニ規定スルヲ以テ其同意ヲ得ルコトヲ要ス可キ旨ヲ特記スルヲ要セサルモノ、如シト雖トモ父母、後見人ハ財産ニ付テノミ法律上未成年者ヲ代表スルモノニシテ人事ノ如キニ至リテハ當然之ヲ代表ス可キ者ニ非サルヲ以テ特ニ其代表ノ規定ヲ設ケタルナリ

茲ニ一ノ實際上必要ナル問題アリ妻子ヲ有スル家族カ分家シタルトキハ妻ハ第七百四十五條ノ規定ニ依リ當然夫ニ隨ヒテ其家ニ入ル可ク又子カ轉籍ニ付キ意思表示ノ能力アル者ナルトキハ本條ノ規定ニ從ヒ分家シタル父ノ家ニ入ルコトヲ得可シト雖モ自カラ轉籍ニ付キ意思表示ノ能力ヲ有セサル幼少ノ子カ本條ノ規定ニ依リ分家シタル父ノ家ニ轉籍スルコトヲ得可キヤノ問題はレナリ幼少ノ子カ分家シタル父ノ家ニ轉籍スルコトヲ得ルモノトスルトキハ本家及ヒ分家共ニ之ヲ便利トスルコトアリト雖モ本條ニ規定ス



ル轉籍ハ其本人ノ意思ヲ必要トシ本人カ其意思ヲ表示スル能力ヲ有セサル  
トキハ養子ノ場合ニ於テ養子ト爲ル可キ者カ十五年未滿ナルトキ其家ニ在  
ル父母之ニ代ハリテ縁組ノ承諾ヲ爲スカ如キ規定(第八百四十三條)ナキヲ以  
テ以上ノ如キ子ハ轉籍ヲ爲スノ途アラサルモノト解釋セサル可カラス故ニ  
此場合ニ於テハ子カ成長シタル後チ自カラ轉籍スルヨリ外アラサルナリ  
(五) 婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者カ其配偶者又ハ養親ノ親族  
ニ非サル自己ノ親族ヲ婚家又ハ養家ノ家族ト爲サント欲スルトキハ前條ノ  
規定ニ依ル外其配偶者又ハ養親ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス(第八百三十八條第  
一項)

入夫妻、養子等ノ婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者カ自己ノ親族  
ニシテ配偶者又ハ養親ノ親族ニ非サル者例之ヘハ曾テ實家ニ在リテ他ノ配  
偶者トノ間ニ擧ケタル子又ハ私生子ヲ連レ子トシテ婚家又ハ養家ニ連レ行  
クコトハ從來往々之アルヲ見ル所ニシテ是レ亦禁ス可キニアラサレトモ此  
場合ニ於テハ前ニ説キタル轉籍ノ場合ニ於ケル規定ノ外其配偶者又ハ養親

ノ同意ヲ要スルハ勿論ナリ

(六) 婚家又ハ養家ヲ去リタル者カ其家ニ在ル自己ノ直系卑屬ヲ自家ノ家族ト  
爲サント欲スルトキ亦同シ(第七百三十八條第二項)

前ノ場合ハ自己ノ親族ヲ婚家又ハ養家ノ家族ト爲スニ在リ本項ノ規定ハ之  
ニ反シテ婚家又ハ養家ニ在ル卑屬ヲ實家ノ家族ト爲スニ在リ婚家又ハ養家  
ニ於テ生ミタル子ハ父若クハ母カ離婚又ハ離縁ニ因リテ其家ヲ去リ又ハ更  
ニ婚姻若クハ縁組ニ因リテ他家ニ入ルコトアルモ當然父若クハ母ニ隨ヒテ  
其家ニ入ルモノニアラサルコトハ曩ニ説キタルカ其規定ハ絶對ニ適用ス可  
キモノニアラス若シ婚家又ハ養家及ヒ實家ノ戸主配偶者又ハ養親ノ同意ヲ  
得ルニ於テハ父若クハ母ニ隨ヒテ其家ニ入ルヲ許サ、ル可カラス但家督相  
續人ハ此限ニ在ラス

以上叙述シタル第七百三十七條及ヒ第七百三十八條ノ規定ニ從ヒテ轉籍シタ  
ル者(以上掲ケタル四、五、六)ハ家督相續ニ付テハ設令ヒ長男長女ノ如キ直系卑屬  
ニシテ普通ノ場合ニ於テハ優先權ヲ有スル者ト雖モ其入りタル家ニ次男次女



ノ如キ嫡出子又ハ庶子タル他ノ直系卑屬アルトキハ之ニ先チテ相續スルコトヲ得ス此等ノ者カ其轉籍シタル家ニ於テ家督相續人ト爲ルハ其入りタル家ニ嫡出子又ハ庶子タル他ノ直系卑屬ナキ場合ニ限ルナリ(第九百七十二條)實家復籍ニ婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者ハ離婚又ハ離縁ノ場合ニ於テハ實家ニ復籍ス(第七百三十九條)曩ニ説キタルカ如ク婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者カ離婚又ハ離縁シタルトキハ之ニ因リテ其配偶者、養親及ヒ其血族ニ對スル親族關係ハ消滅スルモノナルカ故ニ其婚家又ハ養家ノ家族タル事由モ亦離婚又ハ離縁ニ因リテ消滅スルモノニシテ此場合ニ於テハ實家ニ復籍ス是レ吾邦從來ノ慣習ニ基キタル規定ナリ

茲ニ規定スル所ハ離婚及ヒ離縁ノ場合ニ止マレトモ婚姻及ヒ養子縁組カ無効ナル場合(第七百七十八條、第八百五十一條)又ハ取消サレタル場合(第七百七十九條、第八百五十二條)ニ於テモ離婚又ハ離縁ノ場合ト同シク實家ニ復歸スルモノトス特ニ之ニ關スル明文ヲ掲ケサレトモ無効ノ場合ニ於テハ最初ヨリ婚姻又

ハ養子縁組ハ成立セサルモノニシテ取消ノ場合モ最初ヨリ無効ナリシモノト看做サル、カ故(第二百一十一條)法文ヲ俟タスシテ明カナルヲ以テナリ右ノ規定ニ依リテ實家ニ復籍セントスルモ實家カ廢絶シテ復籍ヲ爲スコト能ハサルトキハ入ル可キ家アラサルヲ以テ別ニ一家ヲ創立スルカ若クハ其實家ヲ再興スルノ外途アラサルナリ(第七百四十條、人事編第二百四十九條)再婚及ヒ再縁組 從來ノ慣習ニテハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者カ更ニ婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入ラントスルニハ其家ヨリ直チニ入ルコトヲ得タレトモ婚姻ニ因リテ他家ニ入りタル者カ更ニ婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入ラントスルニハ其家ヨリ直チニ入ルコトヲ得ルニ於テハ婚家ヨリ直チニ他ノ婚家又ハ養家ニ入ルヲ得ルコト、爲セリ而シテ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者ニ付テハ從來ノ慣習ヲ認メ同一ノ規定ヲ設ケタリ(第七百四十一條、人事編第二百四十七條、第二百四十八條)此場合ニ於テ二個ノ注意ヲ要スルモノアリ即婚家又ハ養家ヲ去リタル者ト婚



家又ハ養家トノ親族關係ハ依然繼續ス可キヤ將タ消滅ス可キヤ又再婚姻又ハ再縁組ヲ爲シタル者カ離婚又ハ離縁スルトキハ前ノ婚家又ハ養家ニ復籍ス可キヤ將タ實家(生家)ニ復籍ス可キヤ

(一) 婚姻ニ因リテ他家ニ入りタル者カ其配偶者ノ死亡シタルヲ以テ其家ヲ去リタルトキハ更ニ其婚家ヨリ他家ニ嫁シタルト實家ニ復籍シタルトヲ問フコトナク其親族關係ハ第七百二十九條第二項ノ規定ニ依リテ消滅ス可キヤ論ヲ俟タサルナリ之ニ反シテ養子カ縁組ニ因リテ養家ヨリ更ニ他家ニ入ル場合ニ付テハ右婚姻ノ場合ニ關スルカ如キ規定アラサルヲ以テ養子ト前養家トノ親族關係ハ之カ爲メニ消滅セサルモノト云ハサル可カラス是レ婚家ヲ去リタル者ト婚家トニ關スル場合ト權衡ヲ得サレトモ蓋シ養親カ養子ヲ爲スハ強クニ之ヲ其家ニ留メ永ク其家族ト爲サンカ爲メニ非スシテ養子ノ幼少ノ頃之ヲ養育シテ後チ更ニ他家ノ養子ト爲スコトアルハ從來往々見ル所ナルヲ以テ此ノ如キ場合ニ於テハ依然其親族關係ヲ繼續セシメント欲シタルニ外ナラサルナリ

(二) 一旦婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者カ更ニ婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ其家ヨリ他家ニ入りタル場合ニ於テ離婚又ハ離縁ヲ爲シタルトキハ最初ノ實家ニ復籍セスシテ初メ婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ入りタル家(第一ノ婚家又ハ養家)ニ復籍ス可キナリ蓋シ第二ノ婚姻又ハ養子縁組ニ付テハ右ノ家ハ實家ト看做ス可ケレハナリ是レ婚姻ニ因リテ他家ニ入りタル者カ一旦其婚家ヲ去リタルトキハ第七百二十九條ノ規定ニ依リテ其親族關係消滅スルモノナレハ離婚ニ因リテ第二ノ婚家ヲ去リタル場合ニ於テ親族關係ノ消滅シタル第一ノ婚家ニ復スルハ甚タ奇異ノ觀アレトモ法文上ヨリ解釋スルモ右ノ如ク解釋セサル可カラス法律ハ本條ニ於テ婚姻ニ因リテ他家ニ入りタル者カ更ニ婚姻ニ因リテ他家ニ入ラント欲スルトキハ婚家ノ戸主ノ同意ヲ得ルコトヲ要シ而シテ其戸主ノ同意ヲ得スシテ婚姻ニ因リ他家ニ入りタルトキハ第一婚家ノ戸主ニ復籍拒絕ノ權ヲ付與シタリ若シ此場合ニ於テ第一ノ婚家ニ復スルモノニアラストセハ第一婚家ノ戸主ニ此權ヲ付與ス可キ必要アラサレハナリ



再婚姻又ハ再縁組ハ婚家、養家又ハ實家ノ戸主カ同意ヲ爲サ、ル場合ト雖トモ之ヲ爲スコトヲ得然レトモ此場合ニ於テ同意ヲ爲サ、ル戸主ノ爲メニ再婚姻又ハ再縁組ヲ爲サント欲スル者ニ對シテ制裁ヲ與ヘサル可カラス是ヲ以テ同意ヲ爲サ、ル戸主ハ婚姻又ハ養子縁組ノ日ヨリ一ケ年内ニ自家ニ復籍スルヲ拒ムコトヲ得ルモノト爲シタリ

離籍及ヒ復籍ヲ拒絶セラレタル家族 法律ハ離籍ニ付キ二ケノ場合ヲ規定セリ其一ハ家族カ戸主ノ同意ヲ得スシテ居所ヲ定メタル場合(第七百四十九條第三項)他ノ一ハ家族カ戸主ノ同意ヲ得スシテ婚姻又ハ養子縁組ヲ爲シタル場合(第七百五十條第二項)是レナリ又復籍拒絶ニ付テハ曩キニ説キタル第七百四十一條ノ場合及ヒ家族カ戸主ノ同意ヲ得スシテ婚姻又ハ養子縁組ヲ爲シタル場合(第七百五十條第二項)ヲ規定セリ此等ノ場合ニ於テ離籍セラレタル家族及ヒ實家ニ入ル可キ者ニシテ復籍ヲ拒絶セラレタル家族ハ入ル可キ家アラサルヲ以テ一家ヲ創立スルヨリ外ニ途アラサルナリ他家ニ入りタル後復籍ヲ拒マレタル者カ離婚又ハ離縁ニ因リテ其家ヲ去リタルトキモ亦同一ナリ(第七百四十

## 二條、人事編第二百四十九條、第二百五十條

他家相續、分家及ヒ廢絶家再興 家族ハ戸主ノ同意アルトキハ他家ヲ相續シ、分家ヲ爲シ又ハ廢絶シタル本家、分家、同家其他親族ノ家ヲ再興スルコトヲ得(第七百四十三條)

此規定モ我邦ノ慣習上認ムル所ナリ今規定ノ各場合ニ付キ一言セン

- (一) 他家相續 第九百七十九條ノ規定ニ從ヒ家督相續人トシテ指定セラレタルトキ又ハ第九百八十二條及ヒ第九百八十五條ノ規定ニ從ヒ家督相續人トシテ選定セラレタルトキハ家族カ他家ノ家督相續人ト爲ルコトアリ
- (二) 分家 從來戸主ノ籍ニ從屬セシ者其羈絆ヲ脱シ自カラ獨立シテ一家ヲ創立スルハ分家ナリ而シテ法定ノ推定家督相續人ハ分家ヲ爲スコトヲ得ス(第七百四十四條)然レトモ其他ノ場合ニ於テハ分家ヲ爲スコトヲ得

- (三) 廢絶家 廢家ト絶家トハ同一ナルモノニ非ス廢家トハ戸主カ故サラニ其家ヲ消滅セシメタルモノヲ云フ例之ハ分家シテ一家ヲ創立セシ者カ本家ニ復歸シテ其家ヲ廢セシカ如キモノ是ナリ(第七百六十二條)又絶家トハ戸主ヲ



失ヒタル家カ相續ス可キ者ナクシテ自然ニ消滅セシモノヲ云フ

(四) 同家 同家トハ同一ノ家ヨリ岐カレタル數多ノ分家アル場合ニ於テ其分家間ヲ云フ而シテ同時代ニ爲シタル分家タルト數代前ニ爲シタル分家タルトヲ問ハス總テ其間柄ヲ指スナリ

家族ハ絶家シタル本家、分家、同家其他親族ノ家ヲ再興スルコトヲ得然レトモ之カ爲メニハ戸主ノ同意アルコトヲ要ス

成年ノ者ハ單ニ戸主ノ同意アルニ於テハ以上ノ如ク他家ヲ相續シ分家ヲ爲シ廢絶シタル家ヲ再興スルコトヲ得可シト雖トモ若シ未成年者ナルトキハ戸主ノ外尙ホ親權ヲ行フ父若クハ母又ハ後見人ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス未成年者カ此等ノ者ノ同意ヲ得ルコトハ曩ニ第七百三十七條第二項ニ付キ説キタルカ如ク此等ノ者カ未成年者ノ法定代理人タルハ其財産ニ付キテノミ然ルモノナルヲ以テ特ニ本條ノ如キ規定ナキニ於テハ總則ノ規定ヲ適用スルコト能ハサレハナリ

此場合ニ於テモ未成年者ニシテ全く意思能力ナキ者ナルトキハ其意思ヲ代表

ス可キ規定ナキカ故ニ第七百三十七條ノ轉籍ノ規定ノ如ク他家相續、分家又ハ廢絶家ノ再興ヲ爲スコトヲ得サルナリ

家族中普通ノ者ハ右ニ叙述スルカ如ク戸主ノ同意アルニ於テハ他家ニ入り又ハ一家ヲ創立スルコトヲ得可シト雖トモ法定ノ推定家督相續人ハ他家ニ入り又ハ一家ヲ創立スルコトハ許サレサルナリ(第七百四十四條)是レ他ナシ吾邦ハ古來家ヲ重ニスルノ風俗ナルヨリシテ法律ノ規定ニ依ルノ外ハ法定ノ家督相續人ノ廢除ヲ爲シ(第九百七十五條)又ハ其相續權ノ拋棄ヲ爲ス(第一千二十條)コトヲ許サ、ルモノナレハ縱令ヒ戸主ノ同意アルトキト雖トモ法定ノ推定家督相續人ニハ他家ニ入り又ハ一家ヲ創立スルコトヲ許サ、ルナリ然レトモ此原則ニハ二個ノ例外アリ其一ハ分家ヨリ入りテ本家ヲ相續スル場合他ノ一ハ戸主ノ同意ヲ得シテ婚姻シ又ハ養子ヲ爲シタルニ因リテ離籍セラレタル場合はレナリ第一ノ場合ハ從來ノ慣習ニ基クモノニシテ本家、分家ノ間ニ於テハ本家ヲ重ンシ本家ヲ相續スル必要アル場合ニ於テハ分家ノ戸主スヲ裁判所ノ許可ヲ得テ本家ニ入ルコトヲ得(第七百六十二條)ルモノナレハ本家



相續ノ必要アル場合ニ於テハ法定ノ推定家督相續人ト雖トモ之ヲ相續スルコトヲ許サ、ル可カラス第二ノ場合ニ於テハ家族カ戸主ノ同意ヲ得スシテ自カラ婚姻ヲ爲シ又ハ養子縁組ヲ爲ストキハ或ハ戸主ノ不適當ナリト信スル配偶者又ハ養子ヲ迎へ之カ爲メニ其家ノ血統ヲ紊リ或ハ相續權ヲモ戸主ノ不適當ナリト信スル者ニ與フルニ至ル可キカ故ニ此場合ニ於テ戸主ハ法定ノ推定家督相續人タリト雖トモ其家族ヲ離籍スルコトノ權利ヲ戸主ニ與ヘサレハ戸主權ニ制裁ナキヲ以テ此第二項ノ規定ヲ設ケタル所以ナリ

妻ハ夫ニ隨伴スルコト 夫カ他家ニ入り又ハ一家ヲ創立シタルトキハ妻ハ之ニ隨ヒテ其家ニ入ル(第七百四十五條)

夫婦ハ居ヲ同フシ家ヲ同フスルコトヲ要スルモノナレハ夫カ他家ニ入り若クハ一家ヲ創立スル場合ニ於テ離婚セサル以上ハ妻カ之ニ隨從ス可キモノナルコトハ夫婦タル性質ノ上ニ於テ然ル可キノミナラス亦從來ノ慣習上ニ於テモ然ルヲ以テ此規定ヲ設ケタリ

## 第二節 戸主及ヒ家族ノ權利義務

本節ニ於テハ戸主ト家族トノ權利義務ヲ明ニシタルモノニシテ戸主權ノ範圍其行使ノ方法等ヲ定メタリ

氏 戸主及ヒ家族ハ其家ノ氏ヲ稱ス(第七百四十六條、人事編第二百四十三條第二項)

氏ハ家ニ屬スル名稱ニシテ之ヲ以テ他家ト區別ヲ爲セリ我邦從來ノ慣習ハ支那ニ倣ヒ嫁シテ人ノ妻ト爲リタル後ト雖トモ仍ホ生家ノ氏ヲ稱セシカ本法ハ氏ヲ以テ專ハラ家ニ屬スル名稱ト爲シ同一ノ家ニ在ル者ハ皆同一ノ氏ヲ稱スルコトヲ要セシメタリ此ノ如クスルトキハ同家族内異ナリタル氏ヲ稱スル者ナキニ至リ紛ハシキコトアラサルナリ

戸主ノ義務 戸主ハ其家族ニ對シテ扶養ノ義務アリ(第七百四十七條、人事編第二百四十四條)

扶養ノ義務トハ自己ノ資産又ハ勞務ニ依リテ生活ヲ爲スコト能ハサル者又ハ



自己ノ資産ニ依リテ教育ヲ受クルコト能ハサル者ニ對シ其生活ノ資料ヲ供シ  
又ハ引取リテ之ヲ養ヒ又ハ教育ヲ受ケシムルノ義務ナルコトハ第九百五十九  
條ニ依リテ明瞭ナリ蓋シ戸主ハ家督相續ニ因リテ家ニ屬スル財産ノ全部ヲ相  
續スルヲ常トセルヲ以テ家族ニ對シテ此義務ヲ負ハシムルハ當然ノコトニ屬  
セリ

家族ノ財産權 家族カ自己ノ名ヲ以テ得タル財産ハ其特有財産トス  
戸主又ハ家族ノ孰レニ屬スルカ分明ナラサル財産ハ戸主ノ財産ト推定ス(第七  
百四十八條、人事編第二百四十五條)

家族ハ自カラ職業ヲ爲シテ財産ヲ取得スルコトアリ又ハ遺産相續、遺贈若クハ  
贈與其他ニ因リテ財産ヲ取得スルコトアリ而シテ家族カ其名義ヲ以テ財産ヲ  
取得シタルコト明カナルトキハ之ヲ其所屬ト爲スハ條理上ニ於テモ亦從來ノ  
慣習ニ於テモ然ルヲ以テ其規定ヲ設ケタリ而シテ家族ノ有スル財産ハ戸主又  
ハ他ノ家族ニ關係ナキヲ以テ戸主又ハ他ノ家族ノ負擔シタル債務ノ辨濟ニ當  
テラル、コトナキナリ然レトモ戸主、家族ハ通常一家ニ同居スルカ故ニ一家中

其孰レニ屬スル財産ナルヤ分明ナラサルモノアル場合ニ於テ法律ハ之ヲ戸主  
ニ屬スルモノト推定セリ何ントナレハ吾邦從來ノ家族制度ヨリ云ヘハ戸主ハ  
祖先傳來ノ家産ヲ擧ケテ之ヲ相續スルヲ常トスルカ故ニ一家中ノ財産ハ皆其  
有ニ屬スルヲ本則ト認メサルヲ得サレハナリ

家族ノ居所ヲ指定スル權 家族ハ戸主ノ意ニ反シテ其居所ヲ定ムルコトヲ得  
ス(第七百四十九條、人事編第二百四十四條)

戸主ハ家族ニ對シ監督權ヲ有スルカ故ニ戸主ノ自カラ指定シタル居所ニ在ラ  
サレハ之ヲ行使スルコトヲ得サルヲ以テ家族ハ戸主ト同居シ若クハ其許諾ヲ  
得タル所ニ居ラサル可カラス

此規定アルニ拘ハラズ家族カ戸主ノ指定シタル居所ニ在ラスシテ自己隨意ノ  
所ニ居ルコトアリ其場合ニ於テハ之ニ加フル制裁ナカル可カラス即チ戸主ノ  
家族ヲ扶養スル義務ハ戸主權ト相伴フ可キモノナレハ若シ戸主ニシテ事實上  
其戸主權ヲ行フコト能ハサルニ拘ハラズ尙ホ扶養ノ義務ノミヲ負ハシム可キ  
理ナキヲ以テ此場合ニ於テハ家族カ戸主ノ指定シタル居所ニ在ラサル間ハ戸



主ハ之ニ對シテ扶養ノ義務ヲ免ル、コト、爲セリ  
 法律ハ右ノ外戸主ノ命ニ從ハサル家族ニ對シテ制裁ヲ加ヘタリ即チ戸主カ其  
 命ニ從ハスシテ居所ヲ定メタル家族ニ對シテ相當ノ期間ヲ定メ其指定シタル  
 場所ニ居所ヲ轉ス可キ旨ヲ催告スルモ尙ホ其催告ニ應セサルトキハ戸主ハ之  
 ヲ離籍スルコトヲ得ルモノト爲セリ此場合ニ於テ家族ノ意思ハ戸主權ヲ脱セ  
 ント欲スルモノナルコトヲ推定シ得可キモノニシテ家族ヲシテ其自活スルコ  
 トヲ得ル間ハ隨意ニ其戸主權ヲ脱シテ自己ノ欲スル所ニ居リ其自活スルコト  
 能ハサルニ至リタル場合ニ於テハ其家ニ歸リテ戸主ノ扶養ヲ受クルカ如キコ  
 トヲ得セシメハ戸主權ハ實際毫モ行ハレサルニ至ル可キヲ以テ此場合ニ於テ  
 ハ戸主權ニ服セサル家族ヲ家族中ヨリ脱セシムルコトヲ得ルモノト爲シタル  
 所以ナリ

然レトモ此離籍スルコトヲ得ル戸主權ニハ二個ノ例外アリ(一)即チ家族カ未成  
 年者ナル場合是レナリ未成年者カ擅ニ其家ヲ出テ、戸主ノ指定シタル居所ニ  
 在ラサルコトアルトモ是レ未タ其思慮充分ニ定マラサレハ之ヲ以テ戸主權ヲ

脱セント欲スル完全ノ意思アリト云フコトヲ得ス此場合ニ於テ之ニ成年者ト  
 同一ノ制裁ヲ加フルコト、爲ストキハ無賴ノ徒ヲ増スノ虞アルヲ以テ此例外  
 ヲ設ケタリ(二)家族カ法定ノ推定家督相續人タル場合是レナリ單ニ本條ノ規定  
 ヲ觀ルトキハ未成年者ノ外ハ如何ナル家族ト雖トモ離籍スルコトヲ得ルモノ  
 、如シト雖トモ此規定ニ依リテ離籍セラレタル家族ハ第七百四十二條ノ規定  
 ニ從ヒ一家ヲ創立シテ之ニ入ラサル可カラサレトモ法定ノ推定家督相續人ハ  
 第七百四十四條ノ規定ニ依リ一家ヲ創立スルコトヲ禁セラレタルモノニシテ  
 唯タ戸主ノ同意ヲ得スシテ婚姻又ハ養子縁組ヲ爲シタル場合ニ於テ戸主ヨリ  
 離籍セラレタルトキノミ例外トシテ一家ヲ創立スルコト、爲シタルノミニシ  
 テ一家創立ノ場合ニ家族カ戸主ノ居所ノ指定ニ從ハスシテ離籍セラレタル場  
 合ノ例外ヲ設ケサリシカ故ニ戸主ノ居所ノ指定ニ從ハサル家族カ法定ノ推定  
 家督相續人ナルトキハ離籍スルコトヲ得サルモノト解釋セサル可カラス然ル  
 ニ司法省民刑局長ノ反對ノ意見ヲ法曹記事第八十七號(明治三十二年二月發行)  
 ニ掲載シタルヨリシテ實際戸籍吏ハ此場合ニ法定ノ推定家督相續人離籍届ヲ



受理スルモノト見エ離籍登記取消請求事件ノ訴訟ノ提起アルヲ見ルニ至レリ  
 大審院明治三十三年(オ)第二百三十五號棚橋松太郎對棚橋竹藏離籍登記取消請  
 求事件ノ如キ是レナリ然レトモ大審院ハ此事件ニ付キ幸ニシテ(明治三十三年  
 九月十八日)余ト意見ヲ同フシタル正解ヲ與ヘラレタリ

親權ヲ有スル者ハ其效力トシテ第八百八十條ニ從ヒ未成年ノ子ヲシテ其指定  
 シタル場所ニ居所ヲ定メシムヘキ權ヲ有シ戸主モ亦右叙述シタルカ如ク家族  
 ニ對シ同一ノ權利ヲ有スルヲ以テ其家族カ未成年者ナルトキハ親權者ト戸主  
 ト意見同一ナラサル場合ニ於テハ二者權利ノ衝突ヲ見ルニアラサルナキカノ  
 疑起ル可ケレハ此問題ハ親權ノ效力ニ於テ叙述スルコト、爲サン

家族ノ婚姻及ヒ養子縁組ノ場合ニ於ケル戸主ノ權利 家族カ婚姻又ハ養子縁  
 組ヲ爲スニハ戸主ノ同意アルコトヲ要ス(第七百五十條、人事編第二百四十六條、  
 第二百五十條)

家族ハ總ヘテ戸主ノ監督ノ下ニ在リ且其扶養ヲ受クル者ナレハ其尊屬ナルト  
 卑屬ナルトヲ問ハス又成年者ナルト未成年者ナルトヲ問ハス婚姻ヲ爲シ又ハ

養子縁組ヲ爲スニ付テハ戸主ノ同意ヲ得サル可カラス殊ニ他ヨリ妻又ハ養子  
 ヲ迎ヘ其家ニ入レタルトキハ之カ爲メニ戸主ノ扶養ノ義務ヲ増シ又養子ニ付  
 テハ戸主ノ不適當ト認ムル者カ其相續權ヲモ得ントスルカ如キハ不都合ノ結  
 果ヲ生ス可シ是ヲ以テ家族ノ婚姻又ハ養子縁組ニ付テハ戸主ノ同意ヲ得ルコ  
 トヲ要スト爲シタリ然レトモ戸主ノ同意ハ婚姻又ハ養子縁組ノ要件タルニ非  
 サルヲ以テ家族ハ戸主ノ同意ノ有無ニ拘ハラズ婚姻又ハ養子縁組ヲ爲スコト  
 ヲ得可キナリ第七百七十六條ノ規定ニ從ヘハ戸籍吏ハ婚姻カ第七百五十條第  
 一項ノ規定ニ違反セサルコトヲ認メタル後ニ非サレハ其届出ヲ受理スルコト  
 ヲ得サレトモ婚姻カ右ノ規定ニ違反スルコトヲ戸籍吏カ注意シタルニ拘ハラ  
 ス當事者カ其届出ヲ爲サント欲スルトキハ其届出ヲ受理セサルヲ得サルナリ  
 若シ子カ親權者ノ同意ヲ得スシテ婚姻又ハ養子縁組ヲ爲シタルトキハ親權者  
 ハ其婚姻又ハ養子縁組ヲ取消ス(第七百八十三條、第八百五十七條)コトヲ得レト  
 モ戸主ハ婚姻又ハ養子縁組ヲ取消スコトヲ得スシテ以下叙述スルカ如キ制裁  
 アルニ過キサルナリ



右ノ場合ニ於テモ制裁ナカル可カラス若シ之ナキニ於テハ戸主權ハ實際行ハレサルニ至ル可キヲ以テ法律ハ家族カ戸主ノ同意ヲ得スシテ婚姻又ハ養子縁組ニ因リ他家ニ入りタルトキハ其復籍ヲ拒ムコトヲ得ルト爲シ又他家ヨリ妻又ハ養子ヲ其家ニ入レタルトキハ之カ離籍ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲シタリ

戸主ハ右戸主權ニ服從セサル者カ普通ノ家族タル場合ト法定ノ推定家督相續人タル場合トヲ問フコトナク離籍ヲ爲スコトヲ得可キナリ

家族カ養子ヲ爲シタル場合ニ於テ戸主ヨリ離籍セラレタルトキハ其養子ハ養親ニ隨ヒテ其家ニ入ル(第七百五十條第三項)

此規定ハ養子ノミニ關スルモノナリ婚姻ニ付テハ曩キニ説キタルカ如ク第七百四十五條ノ規定アルヲ以テ茲ニハ重複シタル規定ヲ設ケサルナリ

戸主權ノ代理行使 戸主カ以上説キタル其權利ヲ行フコト能ハサルトキハ親族會之ヲ行フ但戸主ニ對シ親權ヲ行フ者又ハ後見人アルトキハ此限ニ在ラス(第七百五十一條、人事編第二百五十七條、第二百五十九條)

戸主カ不在ニシテ其權利ヲ行フヲ得サルコトアリ又ハ意思欠缺シテ之ヲ行フ

ヲ得サルコトアリ其他戸主カ其權利ヲ行フヲ得サルコトアリ此等ノ場合ニ於テハ親族會戸主ニ代リテ其權利ヲ行フコトヲ原則トス然レトモ戸主ニ對シテ親權ヲ行フ者アルトキハ第八百九十五條ノ規定ニ依リ又後見人アルトキハ第九百三十四條ノ規定ニ依リ親權ヲ行フ者又ハ後見人ニ於テ戸主權ヲ行フカ故ニ親族會ヲシテ戸主權ヲ代理セシメサルナリ

### 第三節 戸主權ノ喪失

戸主權ハ一家組織ノ至重ノ要素ニシテ戸主ニ屬スル權利義務ノ得喪ハ極メテ明確ナルヲ要ス然レトモ分家ヲ爲シ其新ニ一家ヲ立ツルニ因リテ戸主權ヲ取得スル場合ノ如キハ左程重要ナル事ニ非サレハ別ニ民法上ノ規定ヲ要セス又家督相續ニ因ル戸主權ノ取得ハ相續編ノ規定ニ依リテ明白ナルヲ以テ本章ニハ特ニ戸主權ノ取得ニ關スル規定ヲ設クル必要アルコトナシ之ニ反シテ戸主權ノ喪失ニ付テハ其原因種々ニシテ法律ノ明文ヲ以テ特ニ之ヲ規定スルコトヲ必要トスル事項少シトセサルナリ而シテ戸主權ノ喪失ハ戸主ノ死亡、失踪又



ハ國籍ノ喪失ニ依リテ生スルコトアリ女戸主カ入夫婚姻ヲ爲シ若クハ入夫婚姻ニ因リテ戸主ト爲リタル者カ離婚ヲ爲スニ因リテ生スルコトアリト雖トモ此等ハ他ニ特ニ規定スル所アルヲ以テ別ニ明文ヲ以テ茲ニ之ヲ規定スルノ必要アラサルナリ然レトモ之ニ反シテ戸主カ隱居ヲ爲シ又ハ一家ヲ廢絶セシムルコトニ因リテ戸主權ヲ喪失スル場合ノ如キハ他ニ之ヲ規定ス可キ適當ノ場所ナキヲ以テ本章ニ其規定ヲ設ケ隨意ニ其戸主權ヲ拋棄シテ濫リニ公私ノ利益ヲ害スルコトナカラシムルヲ要ス是ヲ以テ此第三節ヲ設ケタルナリ

- 一 滿六十一年以上ナルコト
- 二 完全ノ能力ヲ有スル家督相續人カ相續ノ單純承認ヲ爲スコト(第七百五十二條舊財産取得編第三百六條)

隱居ハ我邦古來ノ慣習ニシテ戸主カ隱居ヲ爲スノ原因ハ種々アル可ク舊幕府時代ニ在リテ士族ハ身体老衰シテ奉公ヲ爲ス能ハサルヨリ戸主權ヲ其子ニ讓リテ退隱シタリ又一般ニ於テハ老衰シタル戸主カ自カラ家政ヲ執ルコト能ハ

サルニ至ルトキハ退隱スルヲ常トスレトモ或ハ否ラスシテ少壯有爲ノ戸主自巳ノ安逸ヲ計リ隨意ニ其戸主權ヲ讓リ其力ヲ公私ノ利益ニ盡サ、ルカ如キコト之ナシトセス又商工業ヲ營ム者失敗ノ際其財産ヲ悉ク債權者ヨリ差押ヘラレ失敗ノ影響ヲ家産ニ及ホサンコトヲ恐レテ戸主權ヲ讓ルコトアリ而シテ其原因ノ少壯有爲ノ者カ安逸ヲ計リ又ハ不正ニ債權者ヲ害スル等公益ヲ害シ惡弊アルモノハ許スコトヲ得可カラスト雖トモ之ニ反シテ老年、病氣等其原因ノ正當ナルモノハ之ヲ禁ス可キモノニ非サレハ新法ハ之ヲ許シテ弊害ノ生セサランコトヲ慮リ或ル條件ヲ設ケテ之ヲ認メタリ其各條件ニ付キ之ヲ左ニ詳述セシ

- 第一 戸主ノ年齢滿六十一年以上ナルコト
- 此年齢ニ達スルトキハ老衰シテ自カラ家政ヲ處理スルコト能ハサルモノト認メタルニ出ツルナリ
- 第二 完全ノ能力ヲ有スル家督相續人カ相續ニ付キ單純承認ヲ爲スコト
- 右第一ノ條件ノミ存スルト雖トモ戸主ニ家督相續人ナキトキハ隱居ヲ爲スコ



トヲ許サス而シテ其家督相續人ハ完全ノ能力ヲ有スル者タラサル可カラス蓋シ戸主ニ隱居ヲ許スハ專ラ老衰ニ依リ自カラ家政ヲ執ルコト能ハサルニ由ルカ故ニ之ニ代ハル可キ新戸主モ亦自カラ家政ヲ執ルノ能力アラサル者ナルトキハ隱居ヲ許スノ理由存セサルヲ以テナリ然レトモ其相續者カ實際果シテ家政ヲ執ルニ堪フルヤ否ヤハ一ニ事實問題ニ屬シ之ヲ判別スルハ至難ナレハ法律ハ完全ナル能力ヲ有スル家督相續人タルヲ以テ足レリトシ其有能力ナルト無能力ナルトハ能力ニ關スル規定ニ從ヒテ定ム可キモノナレハ未成年者、禁治產者、準禁治產者及ヒ妻等ヲ相續人ト爲シテ隱居ヲ爲スコトヲ得サルナリ又繼令ヒ其家督相續人ハ完全ナル能力ヲ有スト雖トモ相續ニ付キ單純承認ヲ爲シタル場合ナラサル可カラス若シ相續人カ無限ニ被相續人ノ權利義務ヲ承繼單純承認、第一千二十三條シタルニ非スシテ相續ニ因リテ得タル財産ノ限度ニ於テノミ相續ヲ承認、限定承認、第一千二十五條シタルトキハ其隱居ニ因リテ債權者ハ損害ヲ被ムルヘキヲ以テナリ

隱居ヲ爲スニ付キ本人ノ任意ニ出ツルコトヲ要スルハ論ヲ俟タサルヲ以テ新

法ハ舊民法ノ如ク之ヲ條件ト爲サスシテ隱居ノ取消ヲ規定スルニ當リ本人ノ任意ニ出テサル隱居ハ之ヲ取消スコトヲ得可キ旨ヲ規定セリ(第七百五十九條)舊財産取得編第三百六條ニ於テハ配偶者ノ承諾ヲ要スルコトヲ隱居ヲ爲スニ付テノ條件ノ一ト爲シタレトモ本法ニ於テハ其場合ノ如何ヲ問ハス之ヲ其條件ト爲スハ失當ト爲シタリ蓋シ戸主カ戸主權ヲ喪失スルトキハ其配偶者モ亦利害關係ヲ有スルコト甚タ大ナリト雖トモ夫カ戸主タル場合ニ在リテ隱居ヲ爲スニ付キ妻ノ承諾アルコトヲ要スルハ吾邦ノ人情風俗ニ適應セサルナリ然レトモ之ニ反シテ有夫ノ女戸主カ隱居ヲ爲スニ當リ夫ノ承諾ヲ得セシムルハ至當ノ制限タルヲ以テ配偶者ノ承諾ハ一般ノ條件ト爲サスシテ有夫ノ女戸主カ隱居ヲ爲ス場合ニ限リタル所以ナリ(第七百五十五條)

法律ハ隱居ヲ爲スニ付キ右ニ擧ケタル條件ヲ具備セシテ隱居ヲ爲スコトヲ得ル三ヶノ例外ノ場合ヲ規定セリ

一 戸主カ疾病、本家ノ相續又ハ再興其他已ムヲ得サル事由アルトキ(第七百五十三條、財産取得編第三百七條) 法律カ隱居ヲ爲スニ付キ要スル條件ヲ設ケ



タルハ實際家政ヲ執ルニ堪フル者カ濫リニ退隱シ一家斷絶スルニ至ランコトヲ恐レタルニ由ル是ヲ以テ年齢滿六十年ニ達セサル者ハ家政ヲ執ルニ堪フルト推定シタレトモ實際其年齢ニ達セスシテ疾病本家相續其他已ムヲ得サル事由アリテ自カラ家政ヲ執ルコト能ハサルコトアリ又分家戸主カ本家ヲ相續シ又ハ再興スルカ如キ場合ニ於テ自家ノ廢絶スルト否トニ拘ハラス從來之ヲ許ルセシ慣習アリシヲ以テ此ノ如キ場合ニ於テハ家督相續ノコトニ關スル條件ヲ寛大ニセサル可カラズ而シテ此場合ニ於テ戸主カ隱居ヲ爲スニハ二個ノ條件ヲ要ス

(一) 裁判所ノ許可ヲ得ルコト 隱居ニ關スル事項ハ從來行政官廳ノ管轄ニ屬セシト雖トモ普通ノ條件ニ反シテ戸主カ隱居ヲ爲ス場合ニ於テハ果シテ其特別原因ノ存スルヤ否ヤハ裁判所ノ査定ニ依ルコト、爲セリ然ラスシテ從來ノ如ク願書ヲ受理スルノミニシテ他ニ調査スルコトナク容易ニ之ヲ許ストキハ之カ爲メ本人相續人債權者其他利害關係人ノ利害ニ大ナル影響ヲ及ホスヲ以テ其手續ヲ鄭重ニ爲シタルナリ

茲ニ規定セル裁判所トハ非訟事件手續法第九十條ニ規定スル隱居ヲ爲サントスル戸主ノ住居地ノ區裁判所ナリ

(二) 法定ノ家督相續人アルコト若シ之アラサルトキハ豫メ家督相續人ヲ指定シ其承認ヲ得ルコト 戸主カ隱居ヲ爲サントスル場合ニ於テ其家督相續人ナキトキニ於テモ之ヲ許スコト、爲ストキハ其家ハ斷絶スルニ至ル結果ヲ生ス可キヲ以テ此條件ヲ設ケタルモノニシテ此場合ニ於テハ相續ニ付キテ家督相續人タル可キ者カ單純承認ヲ爲シタルト限定承認ヲ爲シタルトヲ問フモノニアラサルナリ而シテ家督相續人カ限定承認ヲ爲シ故サラニ債權者ヲ詐害スル弊害ノ如キハ裁判所ノ許可ヲ必要トスルニ依リテ之ヲ防クニ充分ト爲シタリ若シ隱居ヲ爲サントスル者ニ於テ右ノ如キ詐害ヲ爲サンカ爲メナルコト裁判所ニ知レタルトキハ裁判所ハ之ニ許可ヲ與ヘサル可シ

二 戸主カ婚姻ニ因リテ他家ニ入ラントスルトキ(第七百五十四條第一項) 婚姻ハ人生ノ大倫ナルヲ以テ公益上ノ必要ニ基ク制限ノ外ハ各人ノ意思ニ放



任セサル可カラス而シテ本法ハ女戸主ノ存在ヲ認ムルカ故ニ此者カ婚姻ニ因リテ他家ニ入ルコトヲ得スト爲ストキハ其結果殆ント女戸主ヲシテ婚姻ヲ爲スコト能ハサラシムルニ至ル此ノ如クスルトキハ家ヲ重ンスル趣旨ニ拘泥スレハ敢テ不都合ナキモノ、如シト雖トモ之カ爲メニ私通ヲ爲シ私生ノ子ヲ生シ風俗ヲ害スル等ノ弊害ヲ生スルヲ免レサルニ至ル是ヲ以テ女戸主カ婚姻ニ因リテ他家ニ入ルコトハ從來モ許シタル所ニシテ本法モ之ヲ許スコト、爲セリ此場合ニ於テ他家ニ入ラントスル戸主ハ自家ノ戸主タル權利ヲ失フ可キコトハ當然ニシテ此事タルヤ一身一家ノ利害ニ重大ナル關係ヲ有シ且隠居ノ普通要件ヲ具備セスシテ戸主權ヲ喪失スルモノナレハ濫リニ之ヲ許ス可カラサルヲ以テ法律ハ之ヲ慎重ニシテ此場合ニ於テモ第一ノ場合ノ規定ニ從フコト、爲セリ即チ家督相續人アルカ若クハ指定シタル家督相續人カ承認シタルコト及ヒ裁判所ノ許可ヲ得ルコト是レナリ以上ハ法律カ規定シタル理由ヲ女戸主ニ付キ説キタレトモ此第二ノ場合ハ獨リ女戸主カ婚姻ニ因リテ他家ニ入ル場合ニハ限ラス男戸主カ婚姻ニ因リ

テ他家ニ入ル場合ニモ同シク適用ス可キナリ男戸主カ此規定ニ於ケル必要ハ女戸主ノ如ク大ナラスト雖トモ其婚姻セント欲スル女カ他家ノ法定ノ推定家督相續人タリ若クハ戸主タルニ因リ之ヲ自家ニ入ル、コト能ハサル場合ニ於テ其婚姻ヲ禁スルハ亦人情ニ反スルヲ以テ男戸主ノ場合ニモ適用スルモノトス

戸主カ婚姻ニ因リテ他家ニ入ラントスル場合ニ於ケル普通ノ順序ハ先ツ相續人ノ承認ヲ得裁判所ノ許可ヲ經テ隠居ヲ爲シタル後ニ於テ婚姻ヲ爲スヲ常トス然レトモ戸主カ隠居ヲ爲サス其身分ヲ有スル儘ニテ婚姻ニ因リ他家ニ入ラントコトヲ届出ツルコトアリ其場合ニ於テ第七百七十六條ノ規定ニ依リ戸籍吏ハ此届出ヲ受理スルコトヲ得スト雖トモ若シ誤リテ之ヲ受理シタルトキハ其婚姻ハ第七百七十五條ノ規定ニ依リ有效ニ成立スルモノトス故此場合ニ於テハ或ハ婚姻ヲ解除スルカ或ハ其戸主ヲ廢止スルカ二者中其一ヲ擇ハサル可カラス而シテ婚姻ヲ解除スルハ人情ニ反スルカ故ニ寧ロ家ヲ重ンセサル戸主ノ權利ヲ失ハシムルノ優レルニ如カスト爲シ婚姻ニ因リ



テ隱居ヲ爲シタルモノト看做シ第二項ノ規定ヲ設ケタル所以ナリ  
此第二項ノ法律ノ推定ヲ受クル場合ハ法定ノ推定家督相續人アルコト若ク  
ハ豫メ家督相續人ヲ指定シテ其承認ヲ得ルコトヲ要セス亦裁判所ノ許可ヲ  
受クルコトヲモ要セサルナリ

三 女戸主カ隱居ヲ爲ストキ(第七百五十五條) 法律ハ女子モ戸主タルコトヲ  
認ムルト雖トモ公法上ノ關係及ヒ從來ノ慣習ニ於テモ亦家督相續ノ順位ニ  
於テ女子ハ男子ノ後ニ立タサル可カラサル立法ノ大旨其他女子一般ノ性質  
ニ於テモ女子カ戸主タルコトハ一家組織ノ變例ニ屬シ通常男子カ戸主タル  
可キハ疑ナキ所ナリ故ニ女子カ一旦戸主ト爲リタルトモ完全ナル能力ヲ有  
スル家督相續人カ相續ニ付キ單純承認ヲ爲ス以上ハ女戸主ノ年齢カ滿六十  
年ニ達セサルトモ戸主權ヲ讓リテ退隱スルヲ得セシムルハ却テ立法上ノ本  
旨ニ適シ實際ノ必要ニ應スルモノトス是ヲ以テ女戸主カ隱居ヲ爲スニ付テ  
ハ年齢ニ關スル條件ノミヲ宥恕シタリ  
然レトモ有夫ノ女戸主カ隱居ヲ爲ス場合ニハ他ニ一ノ條件ヲ要ス即チ其夫

ノ同意ヲ得ルヲ要スルコト是レナリ男戸主カ隱居ヲ爲スニ付キ一般ニ其配  
偶者ノ同意ヲ要スト爲スハ吾邦ノ慣習ニ反シ亦夫婦ノ倫序ニモ背クモノナ  
ルコトハ曩キニ叙述シタル所ナルカ有夫ノ女戸主カ隱居ヲ爲ス場合ハ之ニ  
反シテ夫ノ同意ヲ得可キコトハ夫婦間ノ倫序ニ於テ當然ナルヲ以テ此條件  
ヲ設ケタルナリ

然レトモ右ノ場合ニ於テ夫ハ自己ノ利益ノ爲メニ或ハ不正ノ事由ニ基キ其  
承諾ヲ與フルコトヲ拒ミ之カ爲メニ隱居ヲ爲スニ必要ナル條件ヲ具備シ且  
實際隱居ヲ爲スコトヲ得セシム可キ事情ノ存スルニ拘ハラス女戸主カ隱居  
ヲ爲スニ同意ヲ與ヘサル弊ナシトセス是ヲ以テ夫ハ正當ノ事由アルニ非サ  
レハ其妻ノ隱居ヲ爲スヲ拒ムコトヲ得ストノ但書ヲ加ヘタルナリ  
無能力者ノ隱居 無能力者カ隱居ヲ爲スニハ其法定代理人ノ同意ヲ得ルコト  
ヲ要セス(第七百五十六條)民法第四條ニハ未成年者カ法律行爲ヲ爲スニハ其法  
定代理人ノ同意ヲ得ルコトヲ要ストアリテ若シ其同意ヲ得スシテ行爲ヲ爲シ  
タルトキハ之ヲ取消スコトヲ得ルモノト爲シ又第九條ニ於テハ禁治産者ノ行



爲ハ之ヲ取消スコトヲ得ルモノト爲シタレハ未成年者又ハ禁治産者カ其法定代理人ノ同意ナクシテ隱居ヲ爲シタル場合ニ於テモ之ヲ取消スコトヲ得可キモノナリトノ解釋ヲ爲スコトナシトセス然レトモ隱居ニ關シテハ法律ハ一定ノ事由ヲ限定シ女戸主若クハ六十年以上ノ者ヲ除クノ外ハ裁判所ニ於テ隱居ヲ爲スニ付テノ事由カ果シテ法律ノ許ルス可キ條件ニ適應スルヤ否ヤヲ査定スルヲ以テ此場合ニ於テハ無能力者ト雖トモ法定代理人ノ同意ヲ必要トス可キ理由ナシ故ニ此規定ヲ設ケタリ

隱居ノ效力發生ノ時期 隱居ハ隱居者及ヒ其家督相續人ヨリ之ヲ戸籍吏ニ届出ツルニ因リテ其效力ヲ生ス(第七百五十七條)財產取得編第三百十條)第三百十一條)戸主カ隱居ヲ爲シタルトキハ爾後戸主權ヲ喪失シテ一家族ト爲リ又隱居カ確定日附アル證書ニ依リ其財產ヲ留保スル場合(第九百八十八條)ヲ除ク外ハ從來戸主トシテ有セシ權利義務ヲ舉ケテ其相續人ニ移轉スルカ如キ效力ヲ生スルヲ以テ何時ヨリ隱居ノ效力ヲ生スルカハ法律ニ於テ明文ヲ以テ規定スル必要アルニ付キ戸籍吏ニ届出テタル時ヲ以テ其時期ト爲シタルモノニシテ此

主義ハ婚姻ニ關スル第七百七十五條及ヒ養子縁組ニ關スル第八百四十七條等ノ規定ト同シク一般ニ本法ニ採用セラレタルモノナリ

隱居ノ取消 戸主カ法定ノ條件ヲ具備セスシテ隱居ヲ爲シタルトキハ其要件ノ性質ニ從ヒ或ハ全ク無効ト爲ルコトアリ或ハ其效力ニ瑕疵ヲ生スルコトアリ隱居ハ隱居者及ヒ家督相續人ヨリ之カ届出ヲ爲サ、ルトキ隱居者ノ意思欠缺シタルトキ等ニ於テハ初メヨリ無効ナルモノナレトモ今茲ニ檢覈スルモノハ此等無効ノ場合ニ非スシテ隱居ヲ爲スニ付キ瑕疵アリテ之ヲ取消ス場合是レナリ而シテ左ノ者ハ隱居ノ取消ヲ請求スルコトヲ得

一 隱居者ノ親族及ヒ檢事

二 女戸主ノ夫

三 隱居者及ヒ家督相續人

隱居取消ノ原因ハ之ヲ分チテ二ト爲スコトヲ得其一ハ法律ノ規定ニ違反シタル場合ニシテ他ノ一ハ隱居者ノ意思ニ瑕疵アル場合はレナリ

(一) 隱居者ノ親族及ヒ檢事ハ隱居カ第七百五十二條又ハ第七百五十三條ノ規



定ニ違反シタルトキ換言スレハ隱居ノ普通ノ場合ニ於テ隱居者カ滿六十年ニ達セサル者ナルトキ完全ノ能力ヲ有スル家督相續人ナキトキ又ハ家督相續人カ限定承認ヲ爲シタルトキ又戸主カ裁判所ノ許可ヲ得テ隱居ヲ爲ス可キ場合ニ於テ其事由カ疾病其他已ムヲ得サルニ非サルトキ又ハ家督相續人ノ承認ヲ得サルトキ等ハ隱居ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得第七百五十八條財産取得編第三百八條第三百九條第一項而シテ其取消權ハ隱居届出ノ日ヨリ三ヶ月以内ニ爲サ、ルトキハ消滅ス可キナリ

隱居者ノ親族ハ其血族ナルト姻族ナルトヲ問ハス隱居取消ニ付キ利害關係ヲ有スルトキハ之カ取消ヲ請求スルコトヲ得又檢事ニ隱居ノ取消權ヲ與ヘタルハ檢事ハ常ニ社會ノ秩序ヲ保持スルヲ以テ其職ト爲スモノナレハ隱居取消ノ如ク公益ニ關スルコトニ付キ國家自カラノ機關ヲシテ之カ取消ノ請求ヲ爲サシムルコトハ當然ノ事ニ屬ス

裁判所構成法第六條及ヒ民事訴訟法第四十二條ノ規定ニ依レハ檢事ハ民事訴訟ニ付テハ法律カ命シタル場合ニ於テ或ル種類ノ訴訟ニ付キ又自カラ必要ナ

リト認メタルトキハ其種類ノ如何ヲ問ハス其口頭辯論ニ立會ヒテ意見ヲ述ブレニ止マレトモ親族編及ヒ人事訴訟手續法ノ規定ニ於テハ檢事ハ事件ニ付キ單ニ意見ヲ述フルニ止ラスシテ其當事者ト爲ルコトアルモノニシテ本條ノ規定ノ如キハ則チ是レナリ此ノ如キハ財産權上ノ訴訟ニ絶ヘテ見サル所ナレトモ親族編ノ規定ハ曩キニモ敘述シタルカ如ク公益ニ關スルモノ多クシテ檢事カ訴訟ノ當事者ト爲ルハ公益ニ關スル場合ニ限り其場合ハ特ニ明文ヲ以テ規定セルナリ

(二) 有夫ノ女戸主カ其夫ノ同意ヲ得スシテ隱居ヲ爲シタルトキハ夫ハ右同一ノ期間内ニ於テ之カ取消ヲ請求スルコトヲ得第七百五十八條第二項財産取得編第三百九條第一項

曩キニ説キタルカ如ク有夫ノ女戸主カ隱居ヲ爲スニハ其夫ノ同意ヲ得可キ規定アル以上ハ其同意ヲ得サル場合ニ之カ制裁トシテ夫ヲシテ隱居ノ取消ヲ得セシムルハ至當ノ規定ナリ夫ハ女戸主ノ親族ナルヲ以テ(一)ノ場合ニモ取消權ヲ有スルナリ



(三) 隱居者又ハ家督相續人ト雖トモ詐欺又ハ強迫ニ因リテ隱居ノ届出ヲ爲シタルトキハ之カ取消ヲ請求スルコトヲ得(第七百五十九條財産取得編第三百八條)

前ニ舉ケタル二個ノ場合ハ隱居カ法律ノ規定ニ違反シタル場合ナレトモ此場合ハ隱居者及ヒ家督相續人ノ意思ニ瑕疵アル場合ナリ此詐欺又ハ強迫ノ性質ハ既ニ總則編ノ法律行爲ノ取消ニ關スル規定(第一百十九條以下)ト同一ナルヲ以テ其解説ハ總則編ニ譲リ茲ニ之ヲ説カサレトモ隱居カ本人ノ任意ニ出ツルコトヲ要スルハ別ニ法律ノ明文ヲ俟タスシテ明カナルニ隱居者又ハ家督相續人カ他人ヨリ詐欺又ハ強迫ヲ受ケ之ニ因リテ隱居届出ヲ爲スニ至ルコトハ往々アル所ノ事實ナリ此場合ニ於テモ詐欺又ハ強迫ヲ受ケテ普通ノ法律行爲ヲ爲シタル者カ之ヲ取消スコトヲ得ルト同シク隱居ノ届出ヲ爲シタル隱居者又ハ家督相續人ニ之カ取消權ヲ與ヘサル可カラス

此取消權ハ詐欺ヲ發見シ又ハ強迫ヲ免レタル後ニ於テハ隱居者又ハ家督相續人ノミニ屬シ其他ノ者ニハ屬セサレトモ未ダ詐欺ヲ發見セス又ハ強迫ヲ免レ

サル間ハ右兩者ノ外尙ホ隱居者又ハ家督相續人ノ親族又ハ檢事ハ隱居ノ取消權ヲ有スルコト、爲セリ

此取消權ヲ設ケタル目的ハ主トシテ其瑕疵アル意思ヲ表示シタル者ノ利益ヲ保護セント欲スルニ在リ故ニ其權利ヲ行使スルハ亦其瑕疵アル意思ヲ表示シタル者ナラサル可カラス然レトモ瑕疵アル意思ヲ表示シタル者ハ其意思ノ瑕疵アル所以ヲ知り又ハ自由ニ意思ヲ表示シ得ルニ至リタル後ニ非サレハ之ヲ取消スヲ得サルナリ而シテ隱居ハ啻々ニ隱居者及ヒ家督相續人ニ利害關係アルノミナラス其他公益及ヒ私益ノ上ニ重要ノ關係ヲ有スルモノナルヲ以テ表示者自身ニ於テ取消ヲ請求スルコトヲ得サル間ハ公益ヲ代表スル檢事及ヒ私益ノ利害關係ヲ代表ス可キ隱居者又ハ家督相續人ノ親族ヲシテ之カ取消ヲ請求スルコトヲ得セシム可キ必要アリ然レトモ隱居者又ハ家督相續人カ詐欺ニ因リテ隱居ノ届出ヲ爲シタルコトヲ了知シ又ハ隱居ノ届出ヲ爲スコトヲ強要セラレタルモ既ニ此強迫ノ状態ヲ脱シテ隨意ニ隱居ノ取消ヲ請求スルコトヲ得ル状態ニ復シタルニ拘ハラズ本人ヨリ其取消ヲ請求セサルニ於テハ縱令ヒ



多少ノ利害關係ヲ有スル親族又ハ公益ヲ保護スル檢事タリトモ他ヨリ隱居ノ取消ヲ請求シテ却テ當事者ノ意思ニ反スル結果ヲ生スルコトナキニ非ス是ヲ以テ本法ハ唯々隱居者又ハ家督相續人カ隱居ノ届出ヲ詐欺ニ因リテ之ヲ爲サシメラレタルコトヲ知ラス又ハ隱居ノ届出ヲ爲スコトヲ強要セラレタル状態カ仍ホ存續スル間ノミ親族又ハ檢事ヲシテ隱居ノ取消ヲ請求スルコトヲ許シタル所以ナリ

親族又ハ檢事ノ有スル此取消權ハ其取消請求ノ後ニ隱居者又ハ家督相續人カ其任意ニ出テサル隱居ヲ追認シタルトキハ直チニ消滅スルモノトス蓋シ本人カ詐欺ヲ發見シ又ハ強迫ヲ脱シタル後ニ於テ自カラ之ヲ取消サスシテ却テ追認ヲ爲シタル場合ニ於テ他ヨリ強非テ家内ノ私事ニ干涉シ隱居ヲ取消サシム可キ理由ナク此場合ニ於テハ當事者ノ意思ニ從ハシメサル可カラス

隱居ノ取消權ハ本人カ追認ヲ爲スコトヲ得ル時ヨリ起算シ一年ニシテ消滅ス然レトモ詐欺ヲ發見セス又ハ強迫ヲ免レサル間ハ其請求權發生セサルモノナレハ其状態ニシテ長ク存在スルニ於テハ此取消權ノ消滅ス可キ期ナク從ヒテ

隱居者ノ身分曖昧ニ屬シ長ク確定セサルヲ以テ隱居届出ノ時ヨリ十年ヲ經過シタルトキハ時効ニ因リテ消滅スルコト、爲シタリ

此取消權ヲ設ケタル趣旨ハ一般ノ取消權ノ規定(第二百二十六條)ト同一ナレトモ隱居ノ取消ハ身分上及ヒ財産上ニ大ナル影響ヲ及ホスモノナレハ隱居者ノ身分曖昧ニ屬シ長ク確定セザルハ不都合ナルヲ以テ單ニ財産上ノ關係ニ止マル一般ノ取消ノ場合ニ比シ一層速ニ其身分ヲ確定セシメンカ爲メニ設ケタルニ外ナラサルナリ然レトモ其取消權ノ性質ニ付テハ彼此同シカラサルモノアリ

一般ノ取消權ノ場合ハ時効ナレトモ本條(第七百五十九條)第一項ノ一年ノ期間ハ時効ニ非スシテ法律カ設ケタル豫定期間ナレハ如何ナル場合ニ於テモ延長スルコトナシ故ニ此期間ハ時効ニ關スル規定ノ適用ヲ受クルコトアラサルナリ之ニ反シテ本條末項ニ規定スル十年ノ期間ハ法律カ時効ナルコトヲ明言セラルヲ以テ時効ニ關スル規定ニ從フ可キヤ論ヲ俟タサルナリ

隱居取消ノ第三者ニ對スル效力 隱居カ取消サレタルトキハ總則ノ規定(第二百一十一條)ニ從ヒ其效力ハ既往ニ遡及シ最初ヨリ隱居者ハ隱居ヲ爲サス家督相



續人ハ之カ相續ヲ爲サ、リシモノト看做サレ隱居者ハ其戸主權ヲ回復シ其家督相續人ハ再タヒ戸主ノ推定家督相續人ト爲リ若クハ他家ヨリ入りタル者ナルトキハ他家ニ復歸ス而シテ家督相續人カ相續ニ因リテ得タル財産其他權利義務ハ舉ケテ之ヲ戸主權ヲ回復シタル隱居者ニ返還スルモノトス(第七百六十條)

以上ノ規定ニ依ルトキハ左ノ問題ハ如何ニ決定ス可キヤ

(一) 隱居者カ最初戸主タリシトキ負擔シタル債務ノ相續ニ因リテ家督相續人ニ承繼シタルモノハ隱居者カ戸主權ヲ回復シタルトキ其債權者ハ何人ニ對シテ之カ辨濟ヲ請求スルコトヲ得ルカ此問題ハ最モ賭易キモノニシテ隱居カ取消サレ最初ヨリ之ナカリシモノト看做サル、カ故ニ債權者ハ單ニ戸主權ヲ回復シタル者ノミニ對シテ請求ヲ爲スコトヲ得

(二) 隱居者カ暫時隱居セシ間ニ負擔シタル債務ハ如何此債務ハ隱居者カ戸主權ヲ有セサリシトキ負擔シタルモノナレトモ其身分ニ變更アルニ拘ハラス戸主權ヲ回復シタル隱居者カ辨濟ス可キモノニシテ此債務ニハ毫モ家督相續人

ハ關係ヲ有セサルナリ

(三) 隱居カ取消サレタルニ場合ニ於テ家督相續人カ暫時相續シテ戸主タリシトキ負擔シタル債務ニ付テハ其債權者ハ何人ニ對シテ之カ辨濟ヲ請求スルコトヲ得ルカ此問題ハ右取消ノ原則ニ從フトキハ家督相續人ハ隱居ノ取消ニ因リテ最初ヨリ相續シタルコトナカリシモノト看做サル、カ故ニ其債權者ハ此家督相續人タリシ者ノミニ對シテ請求スルコトヲ得ルニ止マリ隱居ノ取消ニ因リテ再ヒ戸主ト爲リタル者ニ對シテハ請求ヲ爲スコトヲ得サレトモ然レトモ通常債權者ハ其相手方カ戸主タル身分ヲ有スルコトニ重キヲ置キ其家ニ屬スル財産ニ着眼シテ債權者ト爲ルモノナレハ一朝隱居ノ取消ニ因リテ戸主タル者ニ對シテ辨濟ノ請求ヲ爲スコトヲ得サルモノト爲ストキハ之カ爲メニ意外ノ損失ヲ蒙ルコトアリ是ヲ以テ隱居取消ノ場合ニ於テ債權者ノ利益ヲ保護シ取引ノ安全ヲ保タシメントスルニハ隱居ノ取消以前ニ家督相續人即チ其當時ノ戸主タル者ノ債權者ト爲リタル者ヲシテ隱居ノ取消ニ因リテ戸主ニ復シタル者ニ對シテモ亦辨濟ノ請求ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲サ、ル可カラス



是レ債權者ヲ保護スル爲メニ取消ノ效果ニ對シテ特ニ設ケタル例外ナリ然レトモ家督相續人カ相續以後隱居ノ取消以前負擔シタル債務ハ元來右取消ノ效果トシテ最初ヨリ家督相續人タラサリシモノト看做サル、者カ負擔シタルモノナレハ其負擔ハ債權者カ戶主權ヲ回復シタル者ニ對シテ請求スルコトヲ得可キ例外ノ規定ヲ設ケラレタルカ爲メニ免ル、モノニ非サルヲ以テ法律ハ特ニ但書ヲ以テ之ヲ明ニシタリ

以上ノ規定ハ債權者カ隱居取消ノ原因アルコトヲ知ラスシテ一時家督ヲ相續セシ者ヲ戶主ト信シテ取引キシタル場合ニ關セリ債權者カ隱居取消ノ原因アルコトヲ了知シテ債權者ト爲リタルトキハ右ト同一ノ規定ニ依ルコト能ハス此場合ニ於テハ債權者ハ家督相續人ノ戶主タル身分ニ重キヲ置カスシテ却テ其者ノ一身上ニ着眼シ後日隱居カ取消サル、トモ自己ノ利害ニ關係ヲ有セサルコトヲ豫期シタルモノト云ハサル可カラサルヲ以テ此債權者ニハ特別保護ヲ與ヘサル所以ナリ

(四) 家督相續人カ其相續以前ヨリ負擔セル債務及ヒ其一身ニ專屬セル債務ハ

如何家督相續人カ相續セサル以前ニ負擔シタル債務ニ付テハ其債權者ハ毫モ其家ニ屬スル財産ニ着眼シタルモノニ非サレハ此場合ニ於テハ戶主權ヲ回復シタル者ニ對シテ請求スルコトヲ得サルハ論ヲ俟タスシテ唯タ家督相續人ニ對シテ請求スルコトヲ得ルニ過キサルナリ又其一身ニ專屬スルモノハ縱令ヒ家督相續人タリシトキ負擔シタルモノナリト雖トモ是亦其家ニ關係ナキモノナレハ家督相續人ニ對シテ請求スルヨリ外アラサルナリ而シテ家督相續人ノ一身ニ專屬スル債務トハ事實問題ニ屬スルモノナレハ裁判所ノ査定ニ依リテ定マル可キナリ

隱居及ヒ入夫婚姻ニ因ル戶主權喪失ノ第三者ニ對スル效力(第七百六十一條) 舊民法ノ規定(財産取得編第三百九條)ニ於テハ隱居者カ債權者ヲ詐害スルノ意思ヲ以テ隱居セントスルトキハ債權者ハ之ニ故障ヲ申立テ隱居ヲ取消サシムルヲ得ト雖トモ隱居ハ人事ニシテ公益ニ關スル規定ナルニ私益即チ單純ナル財産關係ニ因リテ債權者ヲシテ之ニ干渉セシムルハ其當ヲ得サルヲ以テ新民法ハ債權者ヲシテ隱居ノ取消ニハ容喩セシメサルコト、爲セリ然リト雖トモ



隱居ヲ爲スコトハ隱居者ノ債權者及ヒ債務者ニ重要ナル利害關係ヲ及ホスモノナルヲ以テ縱令ヒ隱居ノ效力ハ其届出ニ因リテ既ニ發生シタルモ未タ隱居ノ事實ヲ知ラサル者ニ對シテ其效力ヲ有スルモノト爲ストキハ其債權者及ヒ債務者ハ之カ爲メニ往々意外ノ損失ヲ蒙ルコトヲ免レサルヲ以テ此等ノ者ヲ保護スルカ爲メニ前戸主又ハ家督相續人ヨリ前戸主ノ債權者及ヒ債務者ニ其通知ヲ爲シタル後ニ非サレハ戸主ノ變更ヲ以テ之ニ對抗スルコトヲ得サルモノト爲シタリ

入夫婚姻ニ因リテ前女戸主カ其戸主權ヲ喪失スル場合モ前戸主ノ債權者及ヒ債務者カ有スル利害關係ハ猶ホ隱居ノ場合ニ同シキヲ以テ法律ハ之ト同一ノ規定ニ依ラシメタリ

茲ニ一言注意ス可キコトアリ前戸主ノ債權者ニ對シテ前戸主又ハ家督相續人ヨリ隱居ヲ爲シタルコトノ通知ヲ爲シタルト否トニ拘ハラズ戸主ノ隱居後ニ於テ債權者ハ仍ホ隱居者ニ對シテ辨濟ヲ請求スルヲ得可キコトハ家督相續ノ效力トシテ規定セル所ナリ(第九百八十九條)是レ他ナシ債權ハ對人權ナルニ付

キ之ヲ負擔シタル者ハ其生存中ハ其責任ヲ免ル、ヲ得サルト法律ハ隱居者カ隱居シタリト雖トモ財産ノ留保ヲ許シタルトニ因リ債權者保護ノ爲メニ設ケタルナリ而シテ此相續ニ關スル規定アルカ爲メニ右第七百六十一條ノ規定ハ債權者ノ爲メニ左程重大ナル利害ヲ感セシメサルニ至レリ入夫婚姻ニ因ル家督相續ノ場合モ亦同シ

廢家 新ニ家ヲ立テタル者ハ其家ヲ廢シテ他家ニ入ルコトヲ得(第七百六十二條第一項、人事編第二百五十一條裏面)

廢家ハ戸主權喪失ノ一原因タルナリ蓋シ家ナルモノハ之ヲ祖先ニ承ケテ之ヲ子孫ニ傳ヘ以テ其祖先ノ祭ヲ絶タサルコトヲ計ルハ吾邦家族制度ノ本旨ナリ故ニ家ハ戸主一人ノ專有ニ屬スルモノニ非ス其家ヲ相續シテ戸主ト爲ルハ一方ニ於テ權利タルニ相違ナキモ他ノ一方ニ於テハ義務タリ而シテ祖先ヨリ承繼シタル家ヲ廢シ其祭ヲ絶ツコトハ吾邦古來ノ慣習ニ從フモ容易ニ之ヲ許サ、ルナリ然レトモ法律ハ此原則ニ對シ二個ノ例外ヲ設ケタリ

第一例外 戸主カ新タニ立テタル家ヲ廢スルコトヲ得ル場合ナリ此場合ニ於



テハ縱令ヒ戸主カ之ヲ廢シテ他家ノ家族ト爲ルトモ之カ爲メニ祖先ノ祭ヲ絶ツモノニ非ス且其戸主ハ其家ノ創造者ニシテ自カラ其家ノ祖先ト爲ラントスルモノナレハ自カラ其創造者タルコトヲ止メント欲セハ之ヲ其意ニ任セサル可カラサルモノニシテ之ヲ許ストモ敢テ家ヲ重ニスル立法ノ本旨ニ背クモノニ非サルナリ之ニ反シテ一旦新立シタル家ハ廢スルコトヲ得サルモノトスルトキハ實際ニ於テハ往々困難ナル事情ヲ生スルコトアルヲ以テ此例外ヲ設ケタリ

第二例外 家督相續ニ因リテ戸主ト爲リタル者ハ本家相續又ハ再興其他正當ノ原因アル場合ニ於テ其家ヲ廢スルコトヲ得第七百六十二條第二項人事編第二百五十一條

右ニ説キタルカ如ク家督相續ニ因リテ戸主ト爲リタル者カ家ヲ廢スルトキハ其家ノ祭カ絶ユルヲ以テ家ヲ廢スルコトハ許サレサレトモ特別ニ隱居ヲ許ス場合ニ於ケルト同シク戸主カ本家ヲ相續スルカ再興スルカ又ハ其他正當ノ原因アルトキハ廢家ヲ許サル可カラス而シテ本家ハ分家ニ比シ一層之ヲ重ン

ス可キコトハ論ヲ俟タサル所ナリ然レトモ此ノ如キ原因存スルトモ自由ニ廢家ヲ爲スコトヲ許サス此場合ニ於テ廢家ヲ爲ス爲メニハ裁判所ノ許可ヲ得ルコトヲ要スルナリ

廢家ノ家族ニ及ホス效力 戸主カ適法ニ廢家シテ他家ニ入りタルトキハ其家族モ亦其家ニ入ル(第七百六十三條人事編第二百五十三條)

家族ハ戸主ニ從屬スルモノナレハ戸主カ適法ニ廢家ヲ爲シタルトキハ其家族ハ之ニ隨ヒテ其家ニ入ルヨリ外アラサルナリ

絶家 戸主カ死亡シ又ハ國籍ヲ失ヒタル等ノ場合ニ於テ其家督相續人ナキトキハ一家ハ斷絶スルヨリ外ナキナリ(第七百六十四條人事編第二百六十一條)吾邦從來ノ慣習ニテハ戸主死亡シテ其推定家督相續人ナキトキハ其遺族中ノ者ニ於テ其跡ヲ相續セシテ以テ家族アル戸主死亡シタル場合ニ於テ家ノ絶ユルコトナカリシカ新民法ノ規定ニテハ縱令ヒ家族アリト雖トモ其家族カ相續權ヲ有セサルトキ又ハ相續ヲ承認セサルトキハ其家ハ斷絶スルモノト爲セリ故ニ此場合ニ於テ其遺リタル家族ハ各一家ヲ創立スルヨリ外アラサルナリ然レ



トモ若シ家族中ニ親子夫婦ノ關係アル者アルトキハ子又ハ妻ハ別ニ一戸ヲ創立セシテ其父若クハ母又ハ夫ニ隨ヒテ其家ニ入ル可キハ當然ナリ

### 第二章 婚姻

此章ヲ分チテ四節トス第一節婚姻ノ成立第二節婚姻ノ效力第三節夫婦財産制第四節離婚是レナリ此中夫婦財産制ハ財産ニ關スル規定ナルヲ以テ之ヲ人事ニ關スル婚姻ノ章中ニ置カスシテ財産法中ニ置キタル立法例ハ舊民法(財産取得編)又ハ外國法律ニモ見ル所ナレトモ夫婦財産制ハ夫婦ノ身分ニ關スル所頗ル多ク身分ニ關スル事項ハ之ヲ親族編中ニ規定スルヲ至當トシ本法ハ之ヲ本章中ニ置キタル所以ナリ

#### 第一節 婚姻ノ成立

本節ヲ分チテ二款トス第一款婚姻ノ要件第二款婚姻ノ無効及ヒ取消是レナリ

##### 第一款 婚姻ノ要件

婚姻ノ要件ハ之ヲ實體上ト要件ノ形式上ノ要件トニ區別スルコトヲ得其實體上ノ要件トハ第一當事者ノ意思表示第二婚姻能力ヲ有スルコト第三法律カ規定シタル場合ニ於テ或者ノ同意ヲ要スルコト是レナリ形式上ノ要件トハ婚姻ヲ爲スニ付キ要スル方式是レナリ

第一ノ要件 當事者ノ意思表示アルコトヲ要ス  
實體上ノ要件ノ第一ナル當事者ノ意思ハ婚姻ヲ爲スニ付キ之ヲ要スルコトハ言フヲ俟タサルヲ以テ法律ハ之ヲ一ノ要件トシテ之カ明文ヲ掲ケスト雖トモ婚姻ノ無効及ヒ取消ヲ規定スルニ當リ間接ニ當事者ノ意思表示カ必要ナル旨ヲ示シタリ(第七百七十八條第七百八十五條)

第二以下ノ要件ニ付テハ以下順次之ヲ敘述ス可キモ凡ソ婚姻ニ關スル要件ハ悉皆同一ノ性質ヲ有スルモノニ非ス其中ニハ婚姻ノ性質上必要ナルモノアリ若シ之ヲ欠クトキハ其婚姻ハ最初ヨリ當然成立セサルナリ即チ當事者ノ意思表示ナキ場合(第七百七十八條第一號)ノ如キ婚姻ヲ爲スニ付キ要スル方式ニ從ハサル場合(第七百七十五條第七百七十八條第二號)ノ如キ是レナリ其他ノ要件



ハ之ヲ欠キタルトモ婚姻ノ成立ヲ妨クルモノニ非ス換言スレハ其成立ニ瑕疵アルニ過キサレハ裁判所ニ之カ取消ヲ請求スルトキハ取消サルレトモ然ラサルトキハ其婚姻ハ有效ニ成立スルナリ

第二ノ要件(婚姻能力) 男ハ滿十七年女ハ滿十五年ニ至ラサレハ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス(第七百六十五條、人事編第三十條)

此規定ハ實體上ノ要件ナリ蓋シ男女身体ノ發達ハ人ニ依リ又國ニ依リテ異同アリト雖トモ一般ニ論スルトキハ或年齢ニ至ラサレハ未タ十分ニ發達セサルモノニシテ一般ノ情況ニ從ヒ法律上一定ノ年齢ヲ定メ其年齢ニ達セサレハ婚姻スルコトヲ許ルサ、ルト爲スハ立法上ノ必要ナリ若シ法律カ婚姻ヲ爲スコトヲ得可キ年齢ヲ定メサルトキハ人々性理上婚姻ヲ爲スコトヲ得ルニ至ルトキハ婚姻ヲ爲スコクシテ早婚ヲ防クコトヲ得ス而シテ早婚ハ種々ノ弊害アリテ識者ノ夙ニ痛論スル所ナリ是ヲ以テ立法者ハ吾邦ニ於テハ男ハ滿十七年女ハ滿十五年ニ至ルトキハ婚姻ヲ爲スコトモ差支ナキモノト認メタルナリ(佛民法ニ於テハ男ハ滿十八年女ハ滿十五年)

第三ノ要件 配偶者アル者ハ重テ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス(第七百六十六條、人事編第三十一條)

重婚ハ刑法(第三百五十四條)ニ於テモ禁スル所ニシテ此規定ハ一夫一婦ノ制度ヲ公認シタルナリ

第四ノ要件 女ハ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ六ヶ月ヲ經過シタル後ニ非サレハ再婚ヲ爲スコトヲ得ス(第七百六十七條、人事編第三十二條第一項)

男ハ前婚ノ解消セラレ若クハ取消サレタルトキハ直ニ再婚ヲ爲スコトヲ得可シト雖トモ女ハ懐胎シタル儘前婚カ解消セラレ若クハ取消サル、コト往々アル所ニシテ若シ此場合ニ於テ若干月日ヲ經過セスシテ前婚ノ解消若クハ取消後直チニ再婚ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲ストキハ再婚後若干日内ニ分娩シタル子ハ前夫ノ子ナリヤ將タ後夫ノ子ナリヤ知ルコト能ハサルヲ以テ法律ハ血統ノ混同ヲ豫防スルカ爲メニ第四ノ要件トシテ女ハ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ六ヶ月ヲ經過セサレハ再婚ヲ爲スコトヲ得サルコト、爲セリ

婚姻ノ解消トハ夫ノ死亡又ハ離婚ニ因リテ婚姻ノ消滅シタル場合ニシテ其取



消トハ第七百七十九條以下ノ規定ニ從ヒテ婚姻ヲ取消シタル場合ヲ云フ而シテ此禁止ハ婚姻解消ノ總ヘテノ場合ニ適用セラル、モノニシテ舊民法人事編第三十二條ノ如ク夫ノ失踪ニ原因スル離婚ノ場合ノ如キヲ除外例ト爲サ、ルナリ何ントナレハ妻カ失踪セル夫ト事實上同居ヲ爲スモ其證據ヲ舉クルヲ得サルコトアレハナリ

法律カ右期間ヲ前婚ノ解消若クハ取消後六ヶ月ト定メタル所以ハ醫學上ノ說ニ依ルモノニシテ懐胎ノ最長期ハ三百日其最短期ハ百八十日ナルヲ以テ若シ婚姻ノ解消前ニ懐胎シタルモノナルトキハ六ヶ月ヲ經過セハ其懐胎ノ子カ何人ノ子ナルカハ推知スルコトヲ得可キヲ以テナリ

然レトモ右ノ規定ニハ一ノ例外アリ即チ女方前婚ノ解消又ハ取消ノ前ヨリ懐胎シタル場合ニ於テハ其分娩ノ日ヨリハ再婚ニ關スル制限ヲ適用セス若シ前婚中ニ懐胎シタルモノヲ其解消若クハ取消後例之ヘハ一ヶ月ニシテ分娩シタル場合ニ於テハ分娩後直ニ再婚スルコトヲ許ストモ前夫ト後夫トノ血統ノ混同ヲ生スルコトアラサルナリ

第五ノ要件 姦通ニ因リテ離婚又ハ刑ノ宣告ヲ受ケタル者ハ相姦者ト婚姻ヲ爲スコトヲ得ス(第七百六十八條、人事編第三百三十三條)

姦通ハ風俗ヲ害スルコト最モ大ナルモノニシテ刑法第三百五十三條ニモ規定スル所ナレハ法律ハ相姦間者ニハ婚姻ヲ爲スコトヲ許ルサルモノト爲セリ若シ其間ニ婚姻ヲ爲スコトヲ許ストスルトキハ此ノ如キ悖德者ハ姦通ヲ以テ離婚ノ方法ト爲シ却テ惡緣ヲ遂ケントスル弊ニ陷ルコトナシトセス然レトモ法律ハ相姦者ニハ如何ナル場合ニ於テモ絶對ニ婚姻ヲ禁スルモノニ非ス姦通ニ因リ離婚ノ宣告ヲ受ケタル場合ト姦通ニ因リテ刑ノ宣告ヲ受ケタル場合トニ限レリ

第一 姦通カ裁判上ノ離婚ノ原因タルコトハ第八百十三條第二號ニ規定スル所ナリ然レトモ其場合ハ有夫ノ婦カ姦通シタルトキニ限ルモノニシテ夫カ他ノ婦ト姦通ヲ爲シタルトモ是レ婦ノ爲メニ離婚ノ原因タラサルナリ故ニ此場合ニ於テ適用ヲ受クル者ハ有夫ノ婦カ他ノ男ト通シタル場合ニ限ルナリ而シテ法律カ此場合ニ於テ夫婦ノ間ニ規定ヲ同フセサルハ有夫ノ婦カ姦通シタル



場合ハ刑ニ處セラル、コトナキモ單ニ其行爲サヘアレハ離婚ノ原因ト爲ルニ反シテ夫カ有夫ノ婦ト姦通シタル場合ニ於テハ單ニ之ヲ爲シタルノミニテハ離婚ノ原因ト爲スニ足ラス其原因ト爲ル爲メニハ刑ニ處セラレタル場合ナラサル可カラサルモノニシテ夫婦ノ間ニ離婚ノ原因ニ此ノ如ク寬嚴ノ差アルト同シク吾邦從來ノ慣習及ヒ現在ノ情態ニ於テ未タ此點ニ關シ男女ヲ同一規定ノ下ニ置クコトヲ得サルヲ以テ此場合ニ於テ法律ハ特ニ妻ニ限り姦夫ト婚姻ヲ爲スコトヲ得サルモノト爲シタリ

此場合ノ適用ヲ受クルハ裁判上ノ宣告アルコトヲ要ス若シ實際姦通シタルコトアリテ之カ爲メニ協議上ノ離婚ヲ爲シタリトモ右禁婚ノ制裁ヲ受ク可キモノニ非ス是レ他ナシ此ノ如キ忌ム可キ内事ノ陰秘ハ法律カ敢テ干涉シテ之外ニ摘發スルトキハ却テ風俗ヲ害スルニ至ルヲ以テ此ノ如キモノハ當事者ヨリ摘發シテ裁判上公認セラレタルモノ、ミニ止メ敢テ問ハサルコト、爲シタリ

第二 姦通ニ因リテ刑ノ宣告ヲ受ケタル場合刑法第三百五十三條ノ規定ニ依

リ有夫ノ婦姦通シタルトキハ其婦並ニ其相姦者ハ六月以上二年以下ノ重禁錮ニ處セラル、モノナレハ此場合ニ於テ姦通者ノ雙方宣告ヲ受ケタルトキハ勿論縱令ヒ其一方カ宣告ヲ受ケタルトキニ於テモ後ニ至リ他ノ原因ニ因リテ離婚ノ宣告ヲ受ケタルト或ハ夫ノ死亡シテ婚姻ノ解消シタルト又ハ協議上ノ離婚ヲ爲シタルトヲ問ハス姦通者ハ婚姻ヲ爲スコトヲ許サレサルナリ之ヲ要スルニ姦通ニ因リテ離婚ノ宣告ヲ受クルモ刑ノ制裁ヲ受ケサルコトアリ又刑ニ處セラレタルモ之ヲ原因トシテ離婚セラレサルコトアレトモ以上叙述シタル場合ノ一ニ該當スルトキハ婚姻ヲ爲スコトヲ得サルナリ

第六ノ要件 婚姻ヲ爲スニハ左ノ親族關係ヲ有セサルコトヲ要ス

(一) 直系血族又ハ三親等内ノ傍系血族ノ間ニハ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス(第七百六十九條、人事編第三十四條、第三十五條)

法律ハ或親族間ニ婚姻ヲ爲スコトヲ禁シタリ其親族ノ種類ニ依リ絶對ニ禁シタルモノト否ラサルモノトアリ血族ハ直系ナルトキハ如何ニ其親等遠シト雖トモ絶對ニ之ヲ許サス然レトモ其傍系ト姻族トニ付テハ絶對ニ婚姻ヲ許サ、



ルモノニアラス或親等ヲ限リテ之ヲ禁シタリ姻族ニ付テハ以下續キテ叙述ス可ク傍系ノ血族ハ三親等以下ノ者ニ非サレハ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス直系血族間ノ婚姻ハ亂倫ニシテ禽獸ノ所行ニ同シク人心ニ戻リ吾人ノ忍容スルコトヲ得サル所ナリ又傍系親モ其親等ノ近キ者ハ直系親ニ於ケルト同シキモノニシテ近親間ノ婚姻ハ皆ニ倫理ヲ亂タスノミナラス血統ヲ惡クシ人種ノ衰弱ヲ致スカ如キ弊アルヲ見ル

法文ニハ單ニ血統トアリテ其意味汎博ナレハ天然ノ血族間ハ勿論準血族ト雖トモ其中ニ包含スルモノト云ハサル可カラス故ニ繼父母ト繼子、嫡母ト庶子トノ間及ヒ養親及ヒ其直系尊族ト養子トノ間ハ同シク婚姻ヲ爲スコトヲ得サルナリ

然レトモ法律ハ養子ニ付テハ一ノ例外ヲ設ケタリ即チ養子ト養方ノ傍系血族トノ間ニ於ケル婚姻是レナリ蓋シ養子ト養方ノ傍系血族トノ間ハ元來血縁アラサルモ法律上之ヲ血族ト看做シタル以上ハ養子ノ亡妻ノ姉妹又ハ其伯叔母ト婚姻スルカ如キハ名義上妥當ナラサレトモ從來ニ在リテモ此等ノ者ノ間ニ

ハ或ハ其家ノ子女ヲ一旦他家ニ入レテ其養子女トシ或ハ養子ヲ離縁シ兄弟姉妹若クハ叔姪ノ稱ヲ絶チテ更ニ再タヒ之ヲ養子ト爲スカ如キコトハ實際上往々見ル所ニシテ此等ノ者ノ間ニ婚姻ヲ許ストモ之カ爲メニ毫モ亂倫ト云フ可キモノニ非ラサルヲ以テ實際上ノ必要アルヲ慮リ法律ハ此例外ヲ設ケタルナリ

(二) 直系姻族ノ間ニ於テハ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス(第七百七十條 人事編第三十條)

姻族關係カ直系ナルトキハ其關係カ繼續スル間ハ勿論縱令ヒ離婚ニ因リ若クハ夫婦ノ一方カ死亡シタル場合ニ於テ生存配偶者カ其家ヲ去リタルニ因リテ姻族關係カ止ミタル場合ト雖トモ其間ニ婚姻ヲ爲スコトヲ許サス例之ヘハ亡妻ノ母離婚シタル妻ノ母又ハ子ノ遺妻ト婚姻スルコトハ許サレサルナリ是レ婚姻ニ因リ親族關係ヲ生シ親子ニ等シキ關係ヲ生シタル者ノ間ニ婚姻ヲ許スハ人倫ニ背クヲ免カレサレハナリ然レトモ姻族關係ノ傍系ニ付テハ之ト異ナリテ其親等ノ遠近ヲ問ハス例之ヘハ亡妻ノ姉妹伯叔母ト婚姻ヲ爲スカ如キハ



從來ノ慣習上許シタル所ニシテ又實際ノ必要上妻カ子ヲ遺シテ死亡シタル場合ニ於テ其妹ト婚姻シ之ヲシテ血縁アル甥姪(子)ヲ養育セシムルカ如キハ子ノ利益ニシテ一家ノ幸福タルト此ノ如キ婚姻ヲ許ストモ血統ヲ亂スノ虞レナク亦人倫ニ背クコト至テ微少ナルトヲ以テ此規定ヲ設ケタルナリ

(三) 養子縁組ヨリ生スル親族關係ニ付キ左ノ場合ニ於テハ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス(第七百七十一條、人事編第三十七條)

養子、其配偶者、直系卑屬又ハ其配偶者ト養親又ハ其直系尊屬トノ間ニ於テハ養親カ其家ヲ去リタルカ又ハ養子カ離縁ト爲リテ親族關係カ止ミタルトキト雖トモ婚姻ヲ爲スコトヲ得ス

養子又ハ其直系卑屬ト親族又ハ其直系尊屬トノ間ニ於ケル婚姻ハ右ニ説キタル第七百六十九條ノ規定ニ依リテ既ニ禁セラレタレハ法文ニ謂フ所ノ養子又ハ其直系卑屬ト養親又ハ其直系尊屬トノ婚姻ハ親族關係カ存續スル場合ヲ指稱スルモノニアラスシテ其關係カ止ミタル後ニノミ適用セラル、ナリ而シテ養子ノ配偶者ト養親又ハ其直系尊屬トハ或ハ直系ノ血族ナルコトアリ或ハ直

系ノ姻族ナルコトアリ例之ヘハ養親ノ家女ノ配偶者トシテ養子ヲ爲シタルトキハ其家女即チ養子ノ配偶者ト養親トハ血縁關係ナリ然レトモ養子縁組後ニ其養子ノ妻トシテ他ヨリ嫁シタル者ノ如キハ養子ノ養親トハ直系ノ姻族ナリ其直系血族ナル場合ニ在テハ第七百六十九條ニ依リ又直系姻族ナル場合ニ在リテハ第七百七十條ノ規定ニ依リテ婚姻ヲ禁セラレタレハ法文ニ此等ノ者ヲ掲ケタルハ離縁ニ因リテ養子ト養親及ヒ其直系尊屬トノ間ノ關係止ミ又ハ養子ノ配偶者又ハ養子ノ直系卑屬カ養子ノ離縁ニ因リテ養子ト共ニ其ノ家ヲ去リタルトキニノミ適用セラル可キモノトス此等ノ場合ニ於テ婚姻ヲ許ストキハ既ニ第七百七十條ニ付キ説キタルト同シク人倫ヲ亂スヲ免レサルヲ以テナリ

以上第七百六十九條乃至第七百七十一條ニ説キタル所ハ要スルニ婚姻ヲ爲スニハ此等ノ親族關係アラサルコトヲ要スルモノニシテ之ヲ總括シテ第六ノ要件トス

第七ノ要件 婚姻ヲ爲スニハ左ノ者ノ同意アルコトヲ要ス(第七百七十二條、人



事編第三十八條乃至第四十二條

(一) 子カ婚姻ヲ爲スニハ其家ニ在ル父母ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス但男カ滿三  
 十年女カ滿二十五年ニ達シタル後ハ此限ニ在ラス  
 法律ハ未成年者カ普通ノ法律行爲ヲ爲スニ付キテスラ其保護ノ爲メ親權ヲ行  
 フ者後見人及ヒ親族會又ハ後見人ノ同意ヲ要セシム婚姻ハ人生ノ大倫ニシテ  
 財產權ニ關スル法律行爲ニ比シ一層重大ナレハ之ヲ爲スニハ一層保護セサル  
 可カラサルヲ以テ父母ノ同意ヲ要スルコト、爲シタリ而シテ此制限ハ一家ノ  
 秩序維持ノ爲メニハ年齡ノ如何ニ拘ハラズ常ニ父母ノ同意ヲ要スト爲スニ如  
 カスト雖トモ男子ハ凡ソ滿三十年女子ハ滿二十五年ニ達スレハ智能ノ發達完  
 全シ相當ノ經驗ヲ得自ラ獨立ノ生計ヲ立ツルニ至リテモ尙ホ際限ナク父母ノ  
 同意ヲ得ルコト、スルハ甚タ酷ニ失シ又父母カ其權力ヲ濫用スルコトアラハ  
 子ノ婚姻ヲ妨クルニ至ルヲ以テ法律ハ男子ハ滿三十年女子ハ滿二十五年ニ達  
 スルトキハ婚姻ヲ爲スニ父母ノ同意ヲ要セサルコト、爲シタリ法律カ男女ノ  
 間ニ年齡ノ區別ヲ立テタルハ他ナシ曩ニ説キタルカ如ク女子ノ發育ハ男子ニ

トヲ要スルモノトスルトキハ嫁期ヲ失シ適當ノ婚姻ヲ爲スコト能ハサルニ至  
 ルヲ以テナリ

茲ニ謂フ所ノ父母トハ實父母ハ勿論繼父母、養父母及ヒ嫡母ヲ包含スレトモ繼  
 父母、嫡母ト其他ノ父母トノ間ニハ第七百七十三條ニ規定スルカ如ク同意ヲ爲  
 サ、ルトキニ一ノ差異アリ

又、父母、ハ、家、ニ、在、ル、者、ニ、限、ル、家、ニ、在、ラ、サ、ル、父、母、例、ハ、ハ、離、婚、離、縁、等、ニ、因、リ、テ、其、家  
 ヲ去リタル者ト雖トモ法律上ハ其家ニ在ル者ト同一ノ親族關係ヲ有ストモ家  
 族及ヒ事實上ノ關係ハ家ニ在ル者ニ比シ大ニ疎ナラサル可カラサレハ法律ハ  
 此等ノ者ノ同意ヲ得ルコトヲ要セシメサル所以ナリ

父母、共、ニ、家、ニ、在、ル、ト、キ、ハ、其、雙、方、ノ、同、意、ヲ、得、サ、ル、可、カ、ラ、ス、是、レ、一、見、ス、レ、ハ、父、ハ  
 親權ヲ行ヒ妻ハ其ノ夫ノ權ニ服從ス可キモノナレハ父母ノ一致セサルトキハ  
 父ノ同意ノミヲ以テ足ルカ如シト雖モ此ノ如クスルトキハ一家ノ和睦ヲ缺ク  
 ナリテ法律ハ此ノ如キ場合ニ於テ父ノミノ同意ヲ以テ足レリト爲サス雙方ノ



同意アルヲ要スト爲シタリ故ニ若シ父母一致セサルトキハ此要件ヲ缺クモノト云ハサル可カラス

父母ノ一方カ死亡スルコトアリ、知レサルコトアリ、家ヲ去ルコトアリ又ハ其意思ヲ表示スルコト能ハサルコトアリ此等ノ場合ニ於テハ一方ノ者ノ同意ヲ以テ足レリトスルヨリ外アラサルナリ

(二) 又父母共ニ死亡スルコトアリ、知レサルコトアリ、家ヲ去ルコトアリ又ハ其意思ヲ表示スルコト能ハサルコトアリ此場合ニ於テ婚姻ヲ爲スコトヲ得然レトモ若シ其者ナルトキハ何人ノ同意ヲモ要セスシテ婚姻ヲ爲スコトヲ得ルコトヲ要ス

子カ未成年者ナルトキハ其後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス  
舊民法人專編ニ於テ父母ノ死亡シタルトキ又ハ其意思ヲ表示スルコト能ハサルトキハ祖父ノ許諾ヲ受ク可シト爲シタレトモ此ノ如キ場合ニ於テ祖父母ノ未タ老耄セサル者ナルトキハ實際ニ於テハ概シテ未成年者ノ後見人タル可

シタル者モ或ル年齢マテハ之ヲ要スルニ父母ノ在ラサル場合ニ於テ後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ得ルコトヲ未成年者ニ限リタルハ蓋シ後見人親族會等ハ未

成年者ノ利益ヲ保護スルコト父母ノ如クナル能ハサルヲ以テ父母ノ同意ニ於ケルヨリハ一層早ク其制限ヲ脱セシムル必要アリ故ニ此場合ニ於テハ之ヲ普通ノ法律行爲ト同シク婚姻ヲ爲スコキ者カ未成年ナルトキノミ後見人ノ同意ヲ得ルコトヲ要スト爲シタル所以ナリ

父母カ子ノ婚姻ヲ爲スコトヲ拒ミタルトキハ其子ハ婚姻ヲ爲スニ付キ要スル條件ヲ缺クヲ以テ婚姻ヲ爲スコトヲ得サレトモ父母カ實父母ニ非スシテ繼父母又ハ嫡母ナルトキハ其同意ニ付キ實父母ニ於ケルト同一ナル能ハス實父母

ナルトキハ眞實ニ子ノ利害ヲ計ル可キヲ以テ非理ヲ唱ヘテ同意ヲ爲サ、ルコトハ之ヲカル可シト雖トモ血族ノ關係ナキ繼父母又ハ嫡母ニ在リテハ不當ナ

ルコトヲ知リナカラ子ノ婚姻ヲ拒ムコト往々之アル所ナレハ法律ハ繼子庶子ヲ保護スル爲メ例外ヲ設ケ繼父母又ハ嫡母カ子ノ婚姻ヲ拒ミタルトキハ親族



會ノ同意ヲ得ルニ於テハ婚姻ヲ爲スヲ得ルコト、爲セリ(第七百七十三條)人事

編第三十八條第三項)

(三) 禁治産者カ婚姻ヲ爲スニハ其後見人ノ同意ヲ得ルコトヲ要セス(第七百七十四條)

禁治産者ハ後見人ニ付セラル、(民法第八條)ヲ以テ若シ自カラ普通ノ法律行爲ヲ爲シタルトキハ其行爲ハ之ヲ取消スコトヲ得可シ(民法第九條)ト雖トモ後見人カ禁治産者ノ法定代理人タル權ハ禁治産者ノ療養、監護及ヒ財産ノ管理ニ限ルモノニシテ人事ニ關スル行爲ノ如キハ其代理權ノ範圍外ニ在ルモノナルヲ以テ之ヲ明カニスル爲メ特ニ本條ヲ設ケタルナリ

右ノ場合ハ禁治産者カ其精神ヲ回復シタル場合ヲ想像シタルモノナリ若シ否ラスシテ心神喪失中ニ婚姻ヲ爲シタルトキハ其婚姻ハ其意思ヲ有セサルモノナレハ最初ヨリ無効ナレハナリ

婚姻ノ方式上ノ要件 婚姻ハ之ヲ戶籍吏ニ届出ツルニ因リテ其效力ヲ生ス(第四十九條)第六十七條)從來婚

姻ノ届出ニ付テハ明治八年十二月九日太政官達ニテ婚姻、離婚ハ縱令ヒ相對熟談ノ上タリトモ雙方ノ戶籍ニ登記セサル内ハ其効ナキモノト看做ス可キ規定アリシト雖トモ其後司法省ノ伺ニ對シテ明治九年七月太政官ヨリ既ニ親族近隣ノ者モ夫婦ト認メ裁判官ニ於テモ其實アリト認ムル者ハ夫婦ヲ以テ論ス可シト指令シタルヲ以テ明治十年六月司法省ヨリ此旨ヲ各裁判所ニ達シタルヨリ以來財産關係若クハ刑事上ノ目的ニ付テハ戶籍簿ニ登記セサル者ト雖トモ夫婦ノ關係ヲ公認シ來リタルモノニシテ婚姻後數年間モ婚姻ノ届出ヲ爲サ、リシ者モ夫婦ト看做サル、者アリ而シテ從來ノ方式ハ證人ヲ要セス單ニ戶主ヨリ届出ツルヲ以テ足レリト爲シ極メテ簡單ナリシニ付キ本法ハ外國ノ立法例ニ在ルカ如キ煩雜ナル方式ヲ採用セスシテ當事者雙方及ヒ成年ノ證人二人以上ヨリ口頭ニテ又ハ署名シタル書面ヲ以テ之ヲ戶籍吏ニ届出ツ可キコト、爲シタリ

法律カ婚姻ニ付キ此方式ヲ要スト爲シタルハ婚姻ハ之ニ因リテ夫婦財産上ノ關係、親族關係等ヲ生シ他ニ對シテ之ヲ公示ス可キ必要アルト又一ハ當事者ノ



意思ノ確實ヲ保障スルノ目的トニ出テタルナリ若シ當事者カ法律ノ規定ニ違反シタル婚姻ヲ爲シ之カ届出ヲ爲シタルトキハ戶籍吏ハ之カ注意ヲ爲スコトアル可キナリ

婚姻ノ效力ニ付テハ舊民法人事編第六十七條ノ規定ニテハ儀式ヲ行ヒタルニヨリ之ヲ生シ唯夫婦財産契約ニ付テノミ第三者ニ對シテハ婚姻届出後ニ非サレハ其效力ヲ援用スルコトヲ得スト爲シタレトモ本法ニ於テ婚姻ノ儀式ノ如キハ公示サレサルヲ以テ當事者カ何時之ヲ行ヒタルヤ他ノ之ヲ知ル能ハサルモノナレハ他ニ對シテハ勿論當事者間ニ在リテモ一般婚姻ハ之ヲ戶籍吏ニ届出テタル日ヨリ效力ヲ生スルコト、爲シタリ

婚姻ニ關スル要件ハ公益ニ關スルモノナレハ以上説キタル諸要件ヲ具備セスシテ婚姻ヲ爲スヲ得可カラサルヲ以テ法律ハ戶籍吏ヲシテ當事者ノ届出テタルモノカ果シテ法律ノ規定ニ違反セサルヤ否ヤヲ取調ヘシメ其法律ノ規定ニ違反セサルコトヲ認メタル上ニ非サレハ其届出ヲ受理スルコトヲ得スト爲シタリ第七百七十六條人事編第四十四條乃至第四十六條而シテ婚姻ヲ爲スニ付

キ父母ノ外尙ホ戶主ノ同意ヲ得ルヲ要ス可キ場合アリ(第七百四十一條第一項及第七百五十條第一項)ニ説キタル此等ノ場合ハ一家ノ調和ヲ計リタルニ出テタル規定ニ外ナラサルモノニシテ婚姻其物カ公益ニ反スルカ故ニ非ス是ヲ以テ戶主ノ同意ヲ得スシテ家族カ婚姻ヲ爲シ又ハ一旦婚姻又ハ養子縁組ニ因リテ他家ニ入りタル者カ更ニ婚姻ニ因リテ他家ニ入りタルトキハ其戶主ハ自己ノ同意ヲ得サル家族ニ對シテ離籍又ハ復籍拒絕ヲ爲スコトヲ得可キ制裁ヲ設ケ此場合ニ於テハ此制裁ヲ以テ足レリト爲シ戶主ニハ家族カ婚姻ヲ爲スニ付キ父母ノ同意ヲ得可キ場合ニ於ケルカ如キ重大ナル權利ヲ與ヘサリシナリ是ヲ以テ戶主ノ同意ヲ得スシテ爲シタル婚姻ノ届出ヲ受ケタルトキ之ヲ許ス可カラサルモノト爲シテ却下スルヲ得サレハ本人ヲシテ反省セシムルカ爲メニ戶籍吏ヨリ一應ノ注意ヲ爲スコト、爲シ若シ之ニ應セサルトキハ戶籍吏ハ届出ヲ受理セサル可カラサルコト、爲シタリ

右ノ場合ヲ除クノ外婚姻ニ關スル要件ヲ具備セスシテ届出テタルトキハ戶籍吏ニ於テ其届出ヲ受理スルコト能ハス從ヒテ其婚姻ハ許サレサルモノナレト



モ戸籍吏カ誤リテ其婚姻ノ届出ヲ受ケタルコトアルトキ例ヘハ父母ノ同意ヲ得スシテ婚姻ヲ爲シ又ハ婚姻年齢ニ達セスシテ婚姻ヲ爲シタルトキハ其婚姻ハ此届出ニ因リテ效力ヲ生スルモノトス(最初ヨリ無効ナル婚姻ハ届出ヲ爲ストモ效力ヲ生スルモノニ非ス)而シテ此場合ニ於テハ後ニ至リ取消スコトヲ得可キモ之ヲ取消サ、ルトキハ全ク有効ナルモノタリ

外國ニ在ル日本人間ニ於テ婚姻ヲ爲サント欲スルトキハ日本ノ戸籍吏アラサルヲ以テ右ニ説キタル方式(第七百七十五條)ニ從フコト能ハス是ヲ以テ法律ハ其國ニ駐在スル日本ノ公使又ハ領事館ニ其届出ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲シタリ而シテ此場合ニ於テハ右戸籍吏ニ届出ツル規定ヲ準用スルモノトス(第七百七十七條、人事編第五十一條)

第一款 婚姻ノ無効及ヒ取消

新民法ニ於テ用ユル所ノ無効ナル語ハ舊民法ノ所謂、不成、立ノ意味ヲ有シ又新民法ノ取消ナル語ハ舊民法ノ無効ナル意味ヲ有スルモノニシテ法律行為ノ無効トハ之ヲ譬フレハ生活ニ必要ナル機關ヲ具ヘサル人體ノ如ク到底生存スル

コト能ハサルモノヲ云ヒ又取消シ得可キモノトハ恰カモ病體ノ如ク其病氣ノ爲メ竟ニ死亡スルニ至ルヤモ測ル可カラスト雖モ現ニ人トシテ生存セルカ如ク無効ナルモノハ最初ヨリ成立セサルモノ取消得可キモノトハ之ヲ取消スマテハ有効ナルモノニシテ婚姻ニ付テモ他ノ法律行為ト同シク無効ナルモノ及ヒ取消シ得可キモノトアリ

婚姻ノ無効 婚姻ハ左ノ場合ニ限り無効トス

- 一 人違其他ノ事由ニ因リ當事者間ニ婚姻ヲ爲ス意思ナキトキ
- 二 當事者カ婚姻ノ届出ヲ爲サ、ルトキ(第七百七十八條、人事編第五十五條)

第五十九條

法律カ規定セル婚姻ノ無効ハ右二箇ノ場合ニ限レリ其一ハ當事者ニ婚姻ヲ爲ス意思ナキトキ其二ハ婚姻ノ届出ヲ爲サ、ルトキ是レナリ其第一ハ既ニ説キタルカ如ク普通ノ法律行為ニ付キ當事者ノ意思ナキトキハ其行為ハ全ク成立セサルト同シク婚姻ニ付テモ當事者ノ意思ナキトキ例之ヘハ人違、心神喪失ニ因リ又ハ強暴ヲ受ケテ意思表示ヲ爲シタルトキハ全ク婚姻ヲ爲スノ意思ナキ



モノニシテ其婚姻ハ無効ナリ而シテ是レ最初ヨリ成立セサルモノナレハ當事者カ之ヲ追認シタリトモ其追認ハ毫モ効力ヲ生スルモノニ非ス又當事者ノ何人ヨリモ之カ無効ヲ主張スルコトヲ得ルハ論ヲ俟タサルナリ

第二ニ付テモ既ニ説キタルカ如ク婚姻ハ戶籍吏ニ届出テ、始メテ成立スルモノナレハ其届出前ニ至リテ縱令ヒ世間ニ行ハル、儀式ヲ舉クルト雖トモ是レ法律上未タ婚姻ト看做サ、ルナリ故ニ事實上夫婦ノ如キ關係ヲ生シ其間ニ子ヲ舉クルト雖トモ其子ハ婚姻中ニ生シタルモノニアラスシテ全ク私生ノ子タルナリ而シテ婚姻ノ届出ニハ第七百七十五條ニ規定スルカ如キ一定ノ方式ヲ要シ若シ此方式ヲ缺キタルモノナルトキハ戶籍吏ハ之ヲ受理スルコトヲ拒ムヲ得可シト雖トモ若シ誤リテ之ヲ受理シタルトキハ其婚姻ハ完全ナルモノニシテ之カ爲メニ毫モ瑕疵ヲ生スルコトアラサルナリ

婚姻ノ無効ナルコトハ右二個ノ場合ニ限リテ其他ニ於テハ如何ナル場合ト雖トモ之ヲ主張スルコトヲ得ス故ニ公ノ秩序又ハ善良ノ風俗ニ反スル事項ヲ目的トスル法律行爲カ無効ナル旨ヲ規定シタル民法第九十條ハ婚姻ニハ適用セ

ラレサルナリ反テ此婚姻ノ章ニ於テハ婚姻年齡ニ達セサル者ノ婚姻(第七百六十五條)重婚(第七百六十六條)相姦者間ノ婚姻(第七百六十八條)近親間ノ婚姻(第七百六十九條)乃至第七百七十一條ノ如ク公ノ秩序ヲ亂タシ善良ノ風俗ニ反スルモノナリト雖トモ當然之ヲ無効ナリトセス唯タ之ヲ取消スコトヲ得ルモノト爲シタルニ止マレハ若シ其婚姻ニシテ取消サレサルトキハ有效タルモノニシテ法律ハ婚姻中ニハ此ノ如キモノモアル可キコトヲ認メ居ルナリ

婚姻ノ取消 婚姻ノ取消ハ人ノ社會上ノ地位ニ重大ナル影響ヲ生スルモノナレハ他ノ法律行爲ノ如ク容易ニ之ヲ取消スコキモノニ非ス又一般ノ廢罷訴權ノ原則ヲ之ニ適用セサルモノニシテ法律ハ特ニ婚姻ヲ取消スコトヲ得可キ場合其取消權ヲ有スル者及ヒ取消權行使ノ期間ヲ限定シタリ(第七百七十九條)人事編第五十五條第二項、第五十六條、第五十九條、第六十條、第六十三條

婚姻ヲ取消スコトヲ得可キ場合 曩キニ説キタル婚姻ヲ爲スニ付キ要スル第二乃至第七要件ヲ具備セサルトキ即チ婚姻適齡ニ達セスシテ婚姻シタルトキ(第七百六十五條)第二要件(配偶者アル者重テテ婚姻ヲ爲シタルトキ(第七百六十



六條第三要件(女カ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ六個月ヲ經過セスシテ再婚シタルトキ)第七百六十七條第四要件(姦通ニ因リテ離婚又ハ刑ノ宣告ヲ受ケタル者カ相姦者ト婚姻ヲ爲シタルトキ)第七百六十八條第五要件(近親間ニ於テ婚姻ヲ爲シタルトキ)第七百六十九條以下第六要件(婚姻ヲ爲スニ付キ或ル者ノ同意ヲ得可キ規定アル場合ニ於テ其同意ヲ得スシテ婚姻シタルトキ)第七百七十二條第七百七十三條第七要件(詐欺又ハ強迫ニ因リテ婚姻ヲ爲シタルトキ)第七百八十五條及ヒ婿養子縁組ノ場合ニ於テ其縁組ノ無効又ハ取消ヲ理由トスルトキ(第七百八十六條)ニ非サレハ婚姻ノ取消ヲ請求スルコトヲ得ス(第七百八十條人事編第五十六條第五十八條)

婚姻ノ取消ノ場合ハ之ヲ公益保護ノ爲メニ設ケタルモノト私益保護ノ爲メニ設ケタルモノトノ二種ニ區別スルコトヲ得可シ即チ右第二要件タル不適齡者ノ婚姻第三要件ノ重婚者ノ婚姻第四要件ノ前婚ノ解消又ハ取消後六個月ヲ經過セスシテ爲シタル婚姻第五要件ノ相姦者ノ婚姻第六要件ノ近親間ノ婚姻ハ其第一種ニ屬シ第七要件ノ婚姻ヲ爲スニ付キ或ル者ノ同意ヲ得可キ場合ニ其

同意ヲ得スシテ爲シタル婚姻詐欺又ハ強迫ニ因リテ爲シタル婚姻及ヒ婿養子縁組ノ場合ニ於テ其縁組カ無効又ハ取消ト爲リタルトキ之ヲ理由トシテ取消サントスル婚姻ハ其第二種ニ屬ス而シテ此等兩者ノ間ニハ二個ノ差異アリ公益上ノ取消原因ニ付テハ國家自身モ干涉シテ檢事ニ於テ其取消權ヲ有スレトモ私益上ノ取消原因ニ付テハ否ラサルナリ又ハ私益上ノ取消原因ハ時間ノ經過又ハ追認ニ因リテ其效力ヲ全フスルコトヲ得可シト雖トモ公益上ノ取消原因ハ否ラサルナリ

公益上ノ取消原因アルモノハ各當事者其戸主親族又ハ檢事ハ婚姻ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得此場合ハ社會ノ公益ニ關スルモノナルヲ以テ自カラ法律ノ規定ニ違反シタル者ニモ婚姻取消ノ請求ヲ許シタリ戸主ハ舊民法人事編ニ於テハ婚姻ノ取消ヲ請求スルコトヲ得サリシモ戸主ハ吾家族制度ノ下ニ在リテハ家族ヲ扶養スルノ義務アリ又之ヲ監督スルノ權利アリテ家族上財産上諸般ノ關係ヲ有スルコト頗ル大ナルヲ以テ之ヲ度外ニ措ク可キモノニ非ナ故ニ戸主ニモ違法ナル婚姻ノ取消ヲ得セシムルモノトシタリ親族ハ廣義ニシ



テ其血族ナルト姻族ナルト又其家ニ在ルト否トヲ問ハサルナリ  
 檢察ニ婚姻ノ取消權ヲ與ヘタルハ隱居ノ取消ヲ請求スルコトヲ得ル場合ト同シク公益ノ代表者タルヲ以テナリ  
 此取消ハ社會ノ公益ニ關スルヲ以テ今茲ニ説キタルカ如ク時間ノ經過又ハ追認ニ因リテ其效力ヲ全フスルモノニ非スシテ其取消原因ハ長ク消滅スルコトナキヲ以テ原則トスルカ故ニ之カ取消ヲ請求スルコトヲ得ヘキ期間モ亦概シテ無限ナルヲ原則トシ其婚姻ハ當事者ノ一方又ハ雙方ノ死亡シタル後ト雖トモ仍ホ之カ取消ヲ請求スルコトヲ得セシム然レトモ檢察カ取消權ヲ有スルハ公益維持ニ外ナラサルモノニシテ違法婚姻ニ因リテ國ノ公益ヲ害セラルハ其婚姻關係ノ存續スルニ因ルモノナレハ夫婦ノ一方ニシテ死亡ニ因リ婚姻ノ既ニ解消セラレタル上ハ國カ之ヲ取消ス可キ必要アラサルナリ故ニ檢察カ取消權ヲ行フ場合ハ其期間ニ付キ制限ヲ設ケタリ  
 舊民法人事編ハ取消權ヲ有スル者ヲ廣ク規定シ婚姻當事者尊屬親又ハ現實ノ利益ヲ有スル者ト爲シタレハ其現實ノ利益ヲ有スル者ハ親族タルト否トヲ問

ハス此中ニ包含シ又財産上ノ利害關係ヲ有スル者モ其取消權ヲ有スルニ至レリ然レトモ既ニ隱居ノ取消ニ付キ説キタルカ如ク財産上ノ利害關係ヲ有スル者ニ親族上ノ關係ニ容喙セシム可キハ不可ナルヲ以テ新法ハ之ヲ削除シタリ  
 重婚再婚相姦者間ノ婚姻ノ場合ニ於テハ右ノ者ノ外尙ホ當事者ノ配偶者ニモ婚姻ノ取消權ヲ與ヘタリ  
 配偶者ノ一方カ婚姻關係ノ繫屬中ナルニ拘ハラス他ノ者ト重ネテ婚姻シタルトキハ他ノ一方ハ之カ爲メニ直接ノ利害關係ヲ有スルヲ以テ之ニ取消權ヲ與フルハ當然ナリ  
 婚姻カ解除セラレ又ハ取消サレタリトモ其解消又ハ取消後或期間内ニ分娩シタルトキハ其子ハ前夫ノ子ト看做サル、モノナルコトハ曩ニ叙述シタルカ如ク前婚ノ解消又ハ取消後法定ノ期間ヲ經過セサル前ニ他ニ再婚シタル場合ニ於テ分娩スルトキハ血統ヲ亂ルノ恐アリテ之カ爲メニ前夫ハ利害關係ヲ有スルヲ以テ之ニ其取消權ヲ與フルハ當然ナリ  
 姦通ニ因リテ刑ニ處セラレ又ハ離婚ノ宣告ヲ受ケタル者カ其相姦者ト婚姻ヲ



爲シタル場合ニ於テ前夫モ亦利害關係人ナルヲ以テ法律ハ之ニ取消權ヲ與ヘ  
タリ

不適齡者ノ婚姻ノ取消期間 曩ニ説キタルカ如ク公益上ノ取消原因ハ時ノ經  
過又ハ追認ノ爲メニ消滅ス可キモノニアラサルコトヲ原則トスレトモ此原則  
ニハ二個ノ例外アリ即チ其第一ハ婚姻適齡ニ達セスシテ婚姻シタル場合ナリ  
人事編ハ此點ニ付キ不適齡者ヨリ婚姻ノ取消ヲ請求スル場合ト不適齡者以外  
ノ者ヨリ之カ請求ヲ爲ス場合トヲ區別セサレトモ新法ハ之ヲ區別シ不適齡者  
以外ノ者ハ不適齡者カ適齡ニ達シタルトキハ其取消ヲ請求スルコトヲ得ス然  
レトモ不適齡者ハ適齡ニ達シタル後尙ホ三個月間其婚姻ノ取消ヲ請求スルコ  
トヲ得(第七百八十一條、人事編第五十七條)

此場合ノ婚姻ハ重婚相姦者間ノ婚姻ト異ナリテ其性質上許ス可カラサルモノ  
ニ非ス婚姻其物ハ許ス可キモノナルモ只當事者ノ年齢カ婚姻適齡ニ達セサル  
ニ由ルモノニシテ其瑕疵ハ事實上存セサルコトアルノミナラス時ノ經過ニ依  
リ必ラス他日止息スルニ至ル可キカ故ニ不適齡者カ適齡ニ達シタル上ハ其婚

姻ヲ取消サシムル原因存セサルナリ是ヲ以テ此例外ヲ設ケタルナリ

不適齡者カ婚姻中適齡ニ達シタルトキハ最早其婚姻ニ瑕疵ナキモノト認ムル  
以上ハ此場合ニ不適齡者ヨリ其取消ヲ請求スル場合ト其以外ノ者ヨリ之ヲ爲  
ス場合トヲ區別スルノ必要ナキモノ、如シト雖トモ蓋シ不適齡者以外ノ者即  
チ父母、戸主等ハ其意思完全ニシテ不適齡者カ適齡ニ達セサル前ニ之カ取消ヲ  
請求スルコトヲ得可キモ不適齡者ハ適齡ニ達スルマテハ意思能力不充分ニシ  
テ自カラ之カ取消ヲ請求スルヲ得サルコト多キヲ以テ法律ハ此場合ニ於テ適  
齡ニ達シタル後三個月ノ猶豫ヲ與ヘタルナリ

舊民法ハ當事者ノ一方又ハ雙方カ不適齡ニシテ婚姻シタリト雖トモ婦カ其婚  
姻ニ因リテ懐胎シタルトキハ最早其婚姻ハ之ヲ取消スコトヲ得スト爲シタレ  
トモ新法ハ此ノ如キ區別ヲ採用セサルナリ是レ蓋シ婚姻中懐胎シタル子ノ利  
益ノ爲メニアラスシテ單ニ婚姻シタル者ノ保護ニ由テタルナリ  
不適齡者カ適齡ニ達シタル後其婚姻ヲ追認シタルトキハ適齡後未タ三個月ヲ  
經過セサル間ト雖トモ其取消權ハ消滅ス是レ適齡ニ達シタル以後ノ取消權ハ



専ラ不適齡者ノ私益保護ノ目的ニ出ツルモノナレハ不適齡者自身ニ婚姻ヲ退認シタルトキハ依然之ニ其取消權ヲ認ム可キ必要アラサルナリ

第二ノ例外ハ女カ法律ノ規定第七百六十七條ニ違反シテ再婚シタル場合ニ係ル女カ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ六ヶ月ヲ經過セスシテ再婚シタリト雖トモ其婚姻ハ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ六ヶ月ヲ經過シ又ハ再婚後懐胎シタルトキハ其取消ヲ請求スルコトヲ得ス(第七百八十二條)

婚姻ノ解消又ハ取消後六ヶ月ヲ經過スルトキハ其再婚取消ノ請求ヲ許ルス可キ理由最早存在セサルカ故ニ此取消權請求ノ期間ヲ右ノ如ク制限シタリ又前婚ノ解消又ハ取消後未タ六ヶ月ヲ經過セスシテ再婚シタリト雖トモ其再婚後懐胎シタルトキハ右ノ六ヶ月ヲ經過セサルニ拘ハラズ其取消ヲ請求スルコトヲ得ス女ノ懐胎ニシテ再婚後ニ生シタルコト明確ナルニ於テハ血統ノ混淆ヲ生ス可キ虞ナキヲ以テ此場合ニ於テハ婚姻ノ取消ヲ許ス可キ理由消滅シタレハ懐胎後ハ六ヶ月ノ期間内ト雖トモ取消ヲ許サ、ルナリ

以上叙述シタル所ハ公益上ノ取消原因アルモノニ係ル是ヨリ説ク所ハ専ラ私

益保護ノ目的ニ出テタル婚姻ノ取消ナリ其場合ハ(一)法律ノ定メタル場合ニ於テ父母後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ得サリシ婚姻(第七百七十二條)(二)法律ノ規定ニ因リテ同意ヲ爲ス權利ヲ有スル者ノ同意カ詐欺又ハ強迫ニ因リタル場合(三)當事者ノ一方又ハ雙方ノ意思カ詐欺又ハ強迫ニ因リテ生シタル婚姻(四)婿養子縁組ノ場合ニ於テ其縁組カ無効ト爲リ又ハ取消サレタルトキ是レナリ

第一 子カ婚姻ヲ爲スニ當リ家ニ在ル父母又ハ後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ經可キニ(第七百七十二條)之ヲ經サリシトキハ此等ノ者ハ婚姻ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得第七百八十三條、人事編第六十條、第六十一條)

子カ婚姻ヲ爲スニ付テハ家ニ在ル父母又ハ後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ要スルニ子カ其同意ヲ經サルトキハ此等ノ者ハ其權利ヲ毀損セラレタルニ付キ之ニ其婚姻ノ取消權ヲ與フルハ至當ナリ舊人事編ハ此場合ニ於テ許諾ヲ受ク可キ者ニモ自己ノ爲シタル婚姻ノ取消ヲ請求スルコトヲ許ルシタリ(第六十條)ト雖トモ此場合ハ意思能力ノ不充分ナル婚姻不適齡者カ自カラ爲シタル婚姻ヲ取消ス場合ト異ナリテ自カラ父母、後見人等ノ同意ヲ經スシテ爲シタル婚姻ヲ取



消スコトヲ許ルスハ婚姻ヲ輕視スルニ至ルノ虞アリテ之ヲ許ルス可キ理ナキ  
ヲ以テ新法ハ此場合ニ於テ同意ヲ得スシテ婚姻ヲ爲シタル者ニハ其取消ヲ請  
求スルコトヲ許サ、ルナリ

第二 右ノ場合ニ於テ同意ヲ爲ス可キ者ノ同意カ詐欺又ハ強迫ニ因リタルト  
キ

此ノ如キ同意ハ真正ノ同意ニ非サルヲ以テ父母後見人及ヒ親族會ニ婚姻ノ取  
消權ヲ與ヘサル可カラス

以上二ヶノ場合ノ取消權ハ左ノ場合ニ於テ消滅ス(第七百八十四條、人事編第六  
十二條)

一 同意ヲ爲ス權利ヲ有セシ者カ婚姻アリタルコトヲ知リタル後又ハ詐欺  
ヲ發見シ若クハ強迫ヲ免レタル後六ヶ月ヲ經過シタルトキ

二 同意ヲ爲ス權利ヲ有セシ者カ追認ヲ爲シタルトキ  
三 婚姻届出ノ日ヨリ二年ヲ經過シタルトキ

(一) 同意ヲ爲ス權利ヲ有セシ者即チ父母又ハ後見人及ヒ親族會カ自己ノ同意

ヲ爲サ、ル婚姻アリタルコトヲ知リテヨリ六ヶ月ヲ經過シ又ハ詐欺又ハ強  
迫ニ因リテ同意ヲ爲シタルモ詐欺ヲ發見シ又ハ強迫ヲ免レテヨリ六ヶ月ヲ  
經過スルモ其取消權ヲ行使セサルトキハ之ヲ拋棄シタルモノト爲シ最早其  
期間後ハ婚姻ノ取消ヲ請求スルコトヲ許ルサス

(二) 此婚姻ノ取消ハ婚姻ヲ爲スニ付キ要スル同意ナキニ原因スルモノナレハ  
同意ヲ爲ス可キ者後チニ至リ其婚姻ヲ追認スルトキハ是レ同意ヲ爲シタル  
ニ等シキヲ以テ此場合ニ於テ同意ヲ爲ス權利ヲ有セシ者ニ婚姻ノ取消ヲ許  
ルス可キ理アラサルナリ

(三) 婚姻届出ノ日ヨリ二年ヲ經過スルトキハ縱令ヒ其間ニ在リテ詐欺ヲ發見  
セス又ハ強迫ヲ免カレスト雖トモ婚姻ノ取消權消滅スルモノト爲シタルハ  
婚姻ハ人事其他種々ノ關係ヲ有スルヲ以テ婚姻シタル者ヲシテ長ク曖昧不  
定ノ地位ニ置ク可カラサレハ此場合ニハ二年ヲ經過シタルトキハ婚姻ノ取  
消ヲ許ルサ、ルコトト爲シタリ

以上舉ゲタル(一)ノ場合ノ六ヶ月(三)ノ場合ノ二年ハ孰レモ取消權行使ニ付キ法



律ノ設ケタル豫定期間ニシテ時効ニ非サルナリ故ニ以上ノ期間ハ如何ナル事由アリトモ之ヨリ延長スルコトアラサルナリ例之ヘハ時効停止又ハ中斷ノ如キ事由アリトモ之ニ關セス右ノ期間ニテ消滅スルモノトス

第三 詐欺又ハ強迫ニ因リテ婚姻ヲ爲シタル者ハ其婚姻ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得(第七百八十五條、人事編第六十三條、第六十四條)

一般ノ法律行爲ヲ爲スニ付キ其意思表示カ詐欺又ハ強迫ニ因ルトキハ之ヲ取消スコトヲ得ルト同シク婚姻ニ付テモ其意思表示カ詐欺又ハ強迫ニ因ルトキハ之カ取消ノ請求ヲ爲スコトヲ許サ、ル可カラス而シテ此場合ハ普通ノ場合ト同シク詐欺又ハ強迫ヲ受ケタル者ノミカ此取消權ヲ有スルニ止リテ其相手方ハ否ラサルナリ

此取消權ハ當事者カ詐欺ヲ發見シ若クハ強迫ヲ免レタル後三ヶ月ヲ經過シ又ハ追認ヲ爲シタルトキハ消滅スルモノトス而シテ是レ曩キニ説キタル同意ヲ爲ス權利ヲ有セシ者ニ關スル規定ト其理由異ナルコトナシ

第四 婿養子縁組ノ場合ニ於テハ各當事者ハ縁組ノ無効又ハ取消ヲ理由トシ

テ婚姻ノ取消ヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得但縁組ノ無効又ハ取消ノ請求ニ附帶シテ婚姻ノ取消ヲ請求スルコトヲ防ケス(第七百八十六條、人事編第三百三十三條)

婿養子縁組ナルモノハ一方ニ於テハ養子縁組ノ性質ヲ有シ他ノ一方ニ於テハ婚姻ノ性質ヲ有シ而シテ其結果ハ養家ニ於テ父母トノ間ニ親子ノ關係ヲ生スルト同時ニ家女トノ間ニ夫婦ノ關係ヲ生スルモノニシテ縁組ノ無効又ハ取消ト婚姻ノ無効又ハ取消トハ互ヒニ相密着シタル關係ヲ有ス故ニ養子縁組カ無効ト爲リ又ハ取消サレタル場合ニ於テ婚姻ノミ繼續シ又ハ婚姻ノ無効トナリ又ハ取消サレタル場合ニ於テ養子縁組ノミ繼續スルコトト爲スハ當事者ノ意思ニ反シ相互ヒニ厭忌スルヲ通例トスルヲ以テ各當事者ハ婿養子縁組ノ無効ト爲リ又ハ取消サレタルトキハ之ヲ理由トシテ婚姻ノ取消ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲シ又婚姻ノ無効ト爲リ又ハ取消サレタルトキハ之ヲ理由トシテ養子縁組ノ取消ヲ請求スルコトヲ得ルモノト爲セリ(第八百五十八條)然レトモ是レ唯タ一方ノ無効又ハ取消ヲ原因トシテ他ノ一方ノ取消ヲ請求スルコトヲ得ト云フニ止マリ之ヲ請求スルト否トハ固ヨリ當事者ノ任意ナレハ婚姻ノ無



效ト爲リ又ハ取消サレタルニ拘ハラズ養子縁組ハ依然繼續スルコトヲ得可ク又養子縁組ノ無効ト爲リ又ハ取消サレタル場合ニ婚姻ハ之ヲ繼續スルコトヲ得可キナリ

以上ノ場合ニ於ケル婚姻ノ取消ノ訴訟ハ獨立ノ本訴トシテ之ヲ提起セスシテ縁組ノ無効又ハ取消ノ請求ニ附帶シテ提起スルコトヲ得可キモノトス民事訴訟法ノ規定ニ從フトキハ同一ノ被告ニ對スル原告ノ請求數個アル場合ニ於テ其各請求ニ付キ受訴裁判所カ管轄權ヲ有シ且ツ法律ニ於テ同一種類ノ訴訟手續ヲ許ストキハ原告ハ其請求ヲ一個ノ訴ニ併合スルコトヲ得(民事訴訟法第九十一條)ルヲ以テ例之ヘハ婚姻無効ノ訴ト禁治産ニ關スル訴ト其訴訟手續同一種類ナルヲ以テ其管轄同一ナルトキ(同一ナラサルコトアリ)此二者ヲ併合シテ提起スルコト許サル可キモノナレトモ人事訴訟手續法(明治三十一年六月法律第十三號)ニ於テ婚姻ノ無効又ハ取消ノ訴ハ法律カ例外ヲ設ケタル場合ノ外ハ之ヲ他ノ訴ト併合シテ提起スルコトヲ許サレサルヲ以テ右兩訴ノ如キハ之ヲ併合シテ提起スルコトヲ得サルナリ然レトモ婚姻ノ無効又ハ取消ノ訴及ヒ

養子縁組ノ無効又ハ取消ノ訴ハ之ヲ併合シ若クハ互ヒニ反訴トシテ提起スルコトヲ得ルナリ(人事訴訟手續法第七條)

茲ニ説キタル取消權ハ際限ナク長ク存セシム可キモノニアラス當事者カ縁組ノ無効ナルコト又ハ其取消アリタルコトヲ知りタル後三ヶ月ヲ經過シ又ハ其取消權ヲ拋棄シタルトキハ消滅ス可シ而シテ時ノ經過ハ曩キニ説キタルカ如ク取消權ノ暗黙ノ拋棄ト見ルコトヲ得可キナリ

婚姻ノ取消ノ效力 隱居ハ曩キニ説キタルカ如ク之ヲ取消シタルトキハ總則ノ規定(第二百一十一條)ニ從ヒ最初ヨリ隱居セサルモノ、如ク無効ト爲ルモ婚姻ハ之ヲ取消ストモ其效力ハ將來ニノミ存シ既往ニハ遡及セサルナリ(第七百八十七條)人事編第六十六條)今之ヲ詳言スレハ婚姻ハ取消サレタルトモ其以前ノ關係ハ依然有效タルモノニシテ夫婦ハ則夫婦タリシナリ其間ニ生レタル子ハ嫡出子ニシテ婚姻ノ取消サレタルカ爲メニ毫モ變更スルコトナシ若シ此場合ニ於テ普通ノ法律行爲ノ如ク最初ヨリ無効ナルモノトスルトキハ其婚姻ニ因リテ生レタル子ノ如キハ最初嫡出子ナリシ者モ私生子ト爲ルモノニシテ之カ



爲メニ其享受スヘキ利益ヲ失ヒ其不幸云フ可カラサルナリ  
 以上ハ婚姻ノ取消カ身分關係ニ及ホス效力ナレトモ婚姻取消ノ效力ニシテ財  
 産上ニ及フモノアリ其財産ニ關スル取消ノ效力モ亦既往ニ遡及セサルヲ以テ  
 原則ト爲ス若シ婚姻取消ノ效力ヲ既往ニ遡及スルモノトスルトキハ當事者ノ  
 各自ヨリ婚姻中ニ得タル物ヲ悉ク返還シ其他總テ舊狀ニ復セサルヲ得サルモ  
 ノニシテ頗ル混雜ヲ生スルヲ以テ本法ハ財産ニ關シテモ婚姻取消ノ效力ハ將  
 來ニノミ生スルコトト爲セリ故ニ例之ヘハ夫カ從來其配偶者ノ財産ヨリ得タ  
 ル果實(第七百九十九條)ハ之ヲ返還スルコトヲ要セス又妻ハ夫ノ負擔シタル婚  
 姻中ノ費用(第七百九十八條)ヲ賠償スルコトヲ要セサルヲ原則トシ唯タ婚姻取  
 消ノ當時ニ有セル當事者各自ノ特有財産(第八百七條)ヲ分離スルニ止ル然レト  
 モ之カ爲メ當事者ノ一方カ不當ノ利得ヲ爲スコトハ許ス可カラサルカ故ニ善  
 意ナル當事者即チ婚姻ノ當時其取消原因ノ存スルコトヲ知ラサリシ當事者カ  
 婚姻ニ因リテ財産ヲ得タルトキハ現ニ利益ヲ受クル限度ニ於テ之カ返還ヲ爲  
 スヘキコトト爲シタリ

惡意ノ當事者即チ婚姻ノ當時其取消原因ノ存スルコトヲ知リタル當事者ハ善  
 意ノ當事者ト異ナリテ婚姻ニ因リテ得タル利益ノ全部ヲ返還シ尙ホ其相手方  
 カ善意ナリシトキハ其損害賠償ノ實ニ任ス蓋シ取消ノ原因アルコトヲ知リテ  
 婚姻シタル者ハ惡意ノ受益者ナレハ之ヲ善意ノ當事者ノ如ク保護スルノ必要  
 ナク毫モ之ニ取消ノ爲メ利益ヲ受ケシム可キ理由存セサルナリ是ヲ以テ此場  
 合ニ於テハ婚姻ニ因リテ得タル一切ノ利益例之ヘハ其財産ニ因リテ自己ノ債  
 務ヲ辨濟シタルトキハ其債務額及ヒ其法定ノ利息、婚姻中ノ費用ヲ相手方カ負  
 擔シタルトキハ其費用ノ自己ノ部分ニ屬スルモノ及ヒ其法定ノ利息等ヲ返還  
 スルコトヲ要ス

## 第二節 婚姻ノ效力

本節ニ規定スル所ハ妻カ夫ノ家ニ入ルコト、夫婦ノ權利義務及ヒ夫婦ノ契約ニ  
 關スル原則ニ過キス而シテ法律カ夫婦ノ權利義務ニ付キ規定シタル所ハ最モ  
 必要ニシテ且強行シ得可キ性質ノモノノミテ掲クルニ過キスシテ其道徳上ノ



範圍ニ屬スルモノノ如キハ全ク之ヲ規定セス而シテ婚姻ノ効力ノ發生時期及ヒ妻ノ能力ニ關シテモ本節ニ於テ規定ス可キモノナリト雖トモ既ニ婚姻ノ成立ト題スル節中ニ婚姻ノ効力ヲ生スル時期ヲ規定シ又妻ノ能力ニ關スルコトハ民法ノ總則編ニ規定シタルヲ以テ茲ニ之ヲ規定セサル所以ナリ又婚姻ニ因リテ親族關係ヲ生スレトモ是レ本編總則ノ規定スル所ナレハ復タ茲ニ説カサルナリ

夫婦家ヲ同フスル義務 婚姻ヲ爲シタルトキハ妻カ夫ノ家ニ入ルコトアリ又夫カ妻ノ家ニ入ルコトアリ普通ノ場合ニ於テハ妻ハ婚姻ニ因リテ夫ノ家ニ入ル然レトモ入夫及ヒ婿養子ハ妻ノ家ニ入ル(第七百八十八條、人事編第二百四十三條)

夫婦ハ共同生活ヲ爲ス可キモノナレハ事實上生活ノ場所ヲ同フスルト共ニ亦法律上ノ家ヲ同フセサル可カラス是ヲ以テ孰レカ一方ノ家ニ入ラサル可カラサルヤ論ヲ俟タサルナリ而シテ家族制度ヲ維持スル爲メニハ普通ノ場合ニ於テハ妻ハ夫ノ家ニ入ル然レトモ家ノ血統ニ屬スル男子ナキトキハ其血統ヲ有

スル女子ニ於テ之ヲ承繼スルコトアリ是レ婿養子又ハ入夫ノ必要アル場合ニシテ此場合ニ於テ夫カ妻ノ家ニ入ルハ家族制度ニ關スル自然ノ結果ナリ夫婦中ノ孰レカ一方ノ家ニ入りタルトキハ其入りタル家ノ氏ヲ稱シ其家ニ屬スル身分待遇等ヲ受クルモノトス例之ハ妻平民ナルモ其入りタル夫ノ家ニシテ華族ナルトキハ華族ノ待遇ヲ受ク可シ

夫婦ノ同居ニ關スル權利義務 妻ハ夫ト同居スル義務ヲ負フ又夫ハ妻ヲシテ同居ヲ爲サシムル義務アリ(第七百八十九條、人事編第六十五條、第八十四條、第八十五條)夫婦ノ同居ヲ爲スコトハ其相互ノ權利タリ義務タリ妻ハ夫ニ隨從ス可キモノナレハ夫カ選定シタル居所ニ從フ可キモノニシテ縱令ヒ其居所カ外國ナリトモ之ニ隨從スルコトヲ拒ムコトヲ得サルナリ又夫ハ妻ヲ引取ルノ義務ヲ負フカ故ニ其選定シタル居所ニ妻カ隨從セントスル場合ニ之ヲ拒ムコトヲ得ス換言スレハ妻ノ意ニ反シテ之ト別居ヲナスコトヲ得サルナリ夫婦カ右ノ義務ニ背戾シタルトキ換言スレハ妻カ夫ト同居スルコトヲ背セサルトキ又ハ夫カ妻ヲシテ同居ヲ爲サシメサルトキハ如何ナル制裁アリヤ妻カ



夫ト同居ヲ爲スコトヲ肯セサルトキハ夫ハ妻ニ對シ扶養ノ義務ヲ負ハサルコトハ疑ヲ容レス何トナレハ第九百六十一條ノ規定ニ從ヘハ扶養ノ義務者ハ扶養權利者ヲ引取リテ之ヲ養ヒ又ハ之ヲ引取ラスシテ生活ノ資料ヲ給付ス可キ選擇權ヲ有スルニ其權利者カ扶養義務者ノ意ニ反シテ其家ニ引取ラレサルヲ以テ此場合ニ於テ扶養權利者ハ自カラ扶養ノ權利ヲ主張スルコトヲ得サルハ言フヲ俟タサルナリ又夫カ妻ヲシテ同居ヲ爲サシメサル場合カ若シ第八百十三條第六號ノ場合即チ配偶者ヨリ惡意ヲ以テ遺棄セラレタルモノナルトキハ妻ハ之ヲ理由トシテ離婚ヲ請求スルヲ得可キコトモ亦論ヲ俟タサルナリ然レトモ此等二個ノ制裁ハ前ニ擧ケタル義務ノ違背者ニ加フル直接ノ制裁トシテハ未タ以テ足レリトセサルナリ換言スレハ此制裁ハ義務ノ直接履行ヲ求メントスル配偶者ノ爲メニハ毫モ效力ヲ有セサルナリ若シ妻カ夫ト同居スルコトヲ頑然拒ミタルトキハ強力ヲ用井テ強制スルコトヲ得可キヤ此問題ハ佛民法ニ於テモ存スル所ニシテ積極論カ一般ニ認容セラル、所ナリ凡ソ義務ニシテ法律ニ規定セラレタル以上ハ有效ナル制裁ナカル可カラサルモノニシテ

若シ其制裁ナシトスルトキハ其義務ハ有名無實ナリ於是乎若シ妻カ夫ト同居ヲ爲スコトノ義務ニ背キタル場合ニハ妻ヲ強制シテ夫ト同居セシムルノ一方法アルノミ而シテ其方法ハ公力ヲ假ルヨリ外アラサルナリ是レ同居ノ義務ノ違背ニ對スル最モ有力ノ制裁タルナリ普通法ニ從フトキハ或事ヲ爲ス可キ義務ヲ負フ者カ其義務ヲ履行セサル場合ニ於テ公力ヲ假リ之ヲ強制シテ其履行ヲ爲サシムルコトヲ得サルハ勿論ナリト雖トモ然レトモ此原則ハ財産權ニ關スル義務ニ違背シタル場合ニアラサレハ適用スルコトヲ得サルナリ然ルニ今茲ニ論スル問題ハ財産權ニ關セサル義務違背ナリ而シテ債務者カ債權者ニ對シテ負フタル財産權上ノ義務ニ違背シタル場合ニ於テ債務者ノ自由及ヒ身體ヲ拘束ス可カラサルコトハ論ヲ俟タサレトモ此ノ如キ場合ニ於テハ其義務ノ違背ニ對シテハ他ノ對價ヲ以テ償フコトヲ得可シ換言スレハ之カ爲メニ生シタル損害ハ金錢ヲ以テ賠償スルコトヲ得可シト雖トモ妻カ同居ノ義務ニ違背シタルトキハ其權利者ノ爲メニハ如何ナル對價アルカ金錢ヲ以テ損害賠償ヲ爲スヘキヤ此場合ニ於テハ夫ノ受ケタル害ハ金錢ヲ以テ賠償スルコト能ハス



他ノ適當ナル方法ヲ以テセサル可カラサルモノニシテ其方法ハ公力ヲ措キテ他ニ適當ナルモノアラサルナリ然レトモ此說ニハ反對說ナキニ非サルナリ扶養ノ義務 夫婦ハ互ニ扶養ヲ爲スノ義務ヲ負フ(第七百九十條、人事編第八四條)夫婦ハ苦樂ヲ共ニス可キモノナレハ一方ハ資力ヲ有シ裕カニ生活ヲ爲スコトヲ得ルニ他ノ一方カ貧困ニ迫ルヲ顧ミサル可キモノニアラス是ヲ以テ夫婦ハ相互ニ扶養ノ義務ヲ負フコトト爲シタリ而シテ扶養ノ義務ニ關スルコトハ本編第八章トシテ別ニ詳細ナル規定ノ設ケアルヲ以テ今茲ニ細說セサルナリ

妻ノ後見人ノ職務ヲ行フ義務 妻カ未成年者ナルトキハ成年ノ夫ハ其後見人ノ職務ヲ行フ(第七百九十一條)未成年者ニ對シテ親權ヲ行フ者ナキトキ又ハ親權ヲ行フ者カ管理權ヲ有セサルトキ(第九百條)ハ未成年者ハ後見ニ服スルコトヲ要スルモノニシテ其後見人ハ第九百一條ノ規定ニ從ヒ親權ヲ行フ者遺言ヲ以テ之ヲ指定シ、第九百三條ノ規定ニ從ヒ戶主其後見人ト爲リ又ハ第九百四條ノ規定ニ從ヒ親族會ニ於テ後見人ヲ選任スルヲ例トスルヲ以テ若シ妻ニシテ

未成年者ナルトキハ普通ノ規定ニ從ハ夫以外ノ者ニ於テ右ニ掲クルカ如ク親權ヲ行ヒ又ハ後見人ノ職務ヲ行フヲ得可クレトモ妻ノ爲メニハ夫カ最も能ク其利益ヲ保護ス可キ者ナレハ此場合ニ於テ他ノ者ヲ擱キ夫ヲシテ妻ノ後見人ノ職務ヲ行ハシムルヲ可トシ此規定ヲ設ケタリ然レトモ夫自身カ未成年ナルカ若クハ禁治産者ナルトキハ妻ノ爲メニ後見人ノ職務ヲ行フコト能ハサルヲ以テ此場合ニ於テハ他ニ後見人ヲ選定スルコトヲ要スルハ論ヲ俟タサルナリ

茲ニ所謂夫カ妻ノ後見人ノ職務ヲ行フトハ夫カ妻ノ後見人ト爲ルニ非スシテ唯タ其後見ノ事務ヲ執ルニ過キササルナリ故ニ夫ニ對シテハ第九百十七條以下ノ規定ヲ適用ス可シト雖トモ後見人ニ關スル其他ノ規定ヲ之ニ適用スルコトヲ得サルナリ

夫婦間ニ於テ爲シタル契約 夫婦間ニ於テ契約ヲ爲シタルトキハ其契約ハ婚姻中何時ニテモ夫婦ノ一方ヨリ之ヲ取消スコトヲ得但第三者ノ權利ヲ害スルコトヲ得ス(第七百九十二條、財産取得編第三十五條、第三十六條、第九百九條第二項



第三百六十七條(夫婦間ニ於テハ他人間ニ於ケルト異ナル關係アリテ契約ヲ爲スニ當リテモ或ハ妻ハ夫ニ威壓セラレテ充分ナル意思ヲ述フルヲ得サルコトアリ又夫ハ妻ノ愛ニ陷溺シテ不知ノ間ニ意思ノ自由ヲ奪ハル、等ノコトアルヲ以テ夫婦間ニ爲シタル契約ハ婚姻中何時ニテモ夫婦ノ一方ヨリ之ヲ取消スコトヲ得可キモノト爲シタリ他國ノ立法例ニ於テハ或法律行爲ニ限リテ夫婦間ニ之ヲ爲スコトヲ禁止スルモノアリ例之ハ佛民法第千九十六條第千五百九十五條ニ於テハ夫婦間ニ於テ爲シタル贈與及ヒ賣買ハ之ヲ禁セリ又賣買ヲ許スルモ贈與ハ禁止スルモノアリ或ハ二者共ニ禁止スルニハ非サルモ之カ取消ヲ許スモノアリ本法ハ賣買贈與其他總テ契約ハ有償タルト無償タルトヲ問ハス又其目的物ノ金錢タルト金錢以外ノ物タルトヲ問ハス原則トシテ之ヲ爲スコトヲ許スモ婚姻中ハ一方ノ意思ヲ以テ之カ取消ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲セリ

右契約ノ取消ハ婚姻中ニ在リテノミ之ヲ許ス可キモ婚姻ノ解消又ハ取消後ニ在リテハ當然有效ノモノト爲リ最早取消スコトヲ得サルナリ而シテ本條ノ取

消モ亦法律行爲ノ取消ニシテ且別段ノ規定ヲ設ケサルカ故ニ取消ニ關スル總

則ノ規定(第二百一十一條、第二百二十三條)ヲ適用スルモノトス

又右契約ノ取消ハ夫婦ノ間ニ於テノミ之ヲ許スト雖モ之カ爲メニ第三者ニ效力ヲ及ホシ其權利ヲ害スルコトハ許ス可キニアラサレハ但書ノ規定ヲ設ケタリ故ニ例之ハ妻カ所有セシ不動産ヲ夫ニ賣渡シ夫ハ之ヲ第三者ニ賣渡シタリトセンカ妻ハ婚姻中ニ爲シタル右ノ賣買ヲ取消スコトヲ得可シト雖トモ既ニ第三者ニ轉帳シタル不動産ヲ取戻スコトヲ得サルナリ

### 第三節 夫婦財產制

舊民法ハ夫婦ノ財產關係ノ規定ヲ夫婦財產契約ト稱セシモ本法ハ之ヲ改メテ夫婦財產制ト稱セリ蓋シ夫婦財產契約ト稱スルトキハ重モニ夫婦カ其婚姻ヲ爲スニ當リテ任意ニ爲シタル契約ヲ指稱スレトモ今本節ニ規定スル所ハ多クハ法律ノ定メタル財產制ニシテ當事者ノ契約ヲ以テ定ムルコトニ關スル規定甚タ少ナケレハ之ニ舊民法ノ題號ヲ採用スルハ其當ヲ失スルヲ以テナリ



夫婦ハ婚姻ヲ爲スニ當リ任意ニ其財産關係ニ付キ契約ヲ爲スコトヲ得可シト雖トモ夫婦ノ關係ハ専ラ情誼ニ依リテ成立スルモノナレハ其婚姻ヲ爲スニ當リ一々其財産關係ヲ契約スルコトハ必ス可カラス而シテ其契約ヲ爲シタル場合ニモ其契約ニ付キ一般ノ契約ニ關スル規定ノ外別ニ法律上ノ制限ヲ設クルコトノ必要アリ是レ法定ノ夫婦財産制アル所以ナリ

夫婦カ婚姻ヲ爲スニ當リテ爲セル其間ノ財産關係ノ契約ハ婚姻ノ從タル契約ナリ若シ主タル契約ナル婚姻ニシテ無効又ハ取消ト爲リタルトキハ亦隨ヒテ從タル財産關係ノ契約モ無効又ハ取消ト爲ル可シ此ノ如キ場合ニ主タル物ノ消滅シテ從タル物ノミ存立ス可キ道理アラサルナリ然レトモ從タル契約ニシテ法律ニ反シ又ハ善良ノ風俗ニ悖ルカ爲メ無効又ハ取消ト爲リタリトモ之カ爲メ主タル契約(婚姻)ニ毫モ影響ヲ及ボス可キモノニ非ス此場合ニ於テハ婚姻ハ成立シ隨ヒテ支辨ス可キ費用ヲ要スルコト勿論ナレハ夫婦ハ財産上ノ契約ヲ爲サスシテ婚姻シタルモノト看做シ即チ法定ノ財産制ニ從ヒテ婚姻ヲ爲シタルモノト看做シ此制ニ付キ定メタル規定ニ從フ可キナリ

第一款 總則

此款ニ於テハ契約上ノ財産關係ト法定ノ財産制トニ通ス可キモノヲ規定セリ」

夫婦ノ財産關係ヲ支配スル原則 夫婦カ婚姻ノ届出前ニ其財産ニ付キ別段ノ契約ヲ爲サ、リシトキハ其財産關係ハ次款ニ定ムル所ニ依ル(第七百九十三條 人事編第四百二十二條第一項第四百二十四條)

右ニ説キタルカ如ク夫婦ハ自由ニ契約ヲ爲シ其婚姻中ノ財産關係ヲ定ムルコトヲ得可シト雖トモ其契約カ有效ナル爲メニハ婚姻ノ届出前ニ爲シタルモノナラサル可カラス縱令ヒ當事者カ其間ノ財産關係ヲ定ムル契約ヲ爲シタリト雖トモ其契約ニシテ婚姻届出後ニ成立シタルモノナルトキハ完全ナル效力ヲ有セス法律ハ此場合ニ於テハ別段ノ契約ヲ爲シタルモノト看做サ、ルヲ以テ夫婦ハ財産關係ニ付テハ法定ノ財産制ニ從ハサル可カラス何故ニ夫婦間ノ財産關係ヲ定ムル契約ハ婚姻ノ届出前ニ爲シタルモノニ非サレハ有效ナル別段ノ契約ヲ爲シタルモノトセサルカ是レ曩キニ説キタルカ如ク婚姻後ニ在リテハ夫婦ノ一方ハ他ノ一方ノ意思ヲ抑制スルコトナキヲ保セサレハ婚姻後ニ在



リテ財産契約ヲ爲サン歟其一方ハ他ノ一方ノ意思ヲ壓抑シテ自己ニ利益ニシテ他ノ一方ニ不利益ナル條款ヲ以テ契約ヲ爲サシムルノ恐レアレハナリ是ヲ以テ法律ハ婚姻ノ届出前即チ夫婦タラントスル男女ノ各自特立不羈ノ精神ヲ以テ財産上ノ契約ヲ取結フコトヲ得ル時ニ之ヲ爲ス可キモノト爲シ隨ヒテ婚姻後ニ契約ヲ爲シタラシムル歟其契約ハ雙方ノ自由ナル意思ニ出テタルモノト看做サ、ルナリ

夫婦カ婚姻ヲ爲スニ當リ其財産契約ヲ爲サ、ルトキハ法定ノ財産制ニ從フ可キモノニシテ其規定ハ最早夫婦ノ意思ヲ以テ左右スルコトヲ許サ、ルナリ但シ婚姻ノ届出前ナレハ夫婦ハ法定ノ財産制ニ異ナリタル契約ヲ爲スコトヲ得可キハ以下叙述スルカ如シ

諸國ノ法律ニ於テハ多クハ夫婦間ノ財産關係ハ皆當事者ノ自由ノ意思ニ任スルヲ例トスレトモ亦法律上一定ノ制度ヲ設ケ當事者ヲシテ之ニ從ハシムルモノナキニモアラズ而シテ又多クハ法定ノ財産制ノ外尙ホ法律上數種ノ方法ヲ定メ以テ當事者ノ據ル可キ標準ヲ示セリ今佛法ノ定ムル所ヲ擧クレハ同法ハ

大別スレハ四個ノ制度ヲ設ケ當事者ヲシテ其中一ヲ選擇スルコトヲ得ルモノト爲シタリ第一夫婦財産共通ノ制 (Régime de communauté) 佛民法第千三百九十九條乃至第千五百二十五條第二、財産不共通ノ制 (Régime sans communauté) 第千五百二十九條乃至第千五百三十五條第三、財産分離ノ制 (Régime de séparation de biens) 第千五百三十六條乃至第千五百三十九條第四、嫁資法 (Régime Sotal) 第千五百四十條乃至第千五百八十一條是レナリ其第一ハ佛法ニ於ケル法定財産制ニシテ婚姻ノ當時何等ノ契約ヲ爲サ、ルトキハ當事者ノ當然從ハサル可カラサルモノナリ

財産契約ノ登記 夫婦カ法定財産制ニ異ナリタル契約ヲ爲シタルトキハ婚姻ノ届出マテニ其登記ヲ爲スニ非サレハ之ヲ以テ夫婦ノ承繼人及ヒ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス(第七百九十四條、財産取得編第四百二十二條第一項) 夫婦間ニ法定財産制ニ異ナリタル契約ヲ爲サ、ルトキハ夫婦ハ法定財産制ニ從フ可キヲ以テ別ニ之カ登記ヲ爲スコトヲ要セサレトモ若シ夫婦ニ於テ法定財産制ニ異ナリタル別段ノ契約ヲ爲シタルトキハ之ヲ第三者ニ對抗スルコト



ヲ得セシメサル可カラス而シテ之ヲ第三者ニ對抗スル爲メニハ公示ノ方法ナ  
 カラサル可カラス其方法ニ付テハ諸國ノ立法例一定セス或ハ公證人ヲシテ證  
 書ヲ作ラシムルモノアリ(佛民法第千三百九十一條)或ハ婚姻證書中ニ附記セシ  
 ムルモノアリ本法ハ此等ノ方法ニ倣ハスシテ一般ニ財產權ニ關スル事項ノ公  
 示方法トシテ登記ノ方法ヲ採用スルヲ以テ婚姻ヲ爲スニ當リ取結ヒタル財產  
 契約ニモ登記ヲ以テ第三者ニ對抗スル方法ト爲シタリ此登記ハ之ニ因リテ獨  
 リ第三者ニ對抗スルニ必要ナルノミナラス夫婦ノ承繼人ニモ對抗スルニ必要  
 ナリ夫婦ノ承繼人(其家督相續人、遺產相續人)ニ對シテハ普通ノ法律行爲ナレハ  
 登記ヲ爲サ、ルトモ對抗スルコトヲ得ルヲ常トスレトモ此場合ニ於テハ其承  
 繼人ハ夫婦ノ財產ニ對シ重大ナル利害關係ヲ有スルノミナラス夫婦カ死亡シ  
 タル際ニハ其財產ヲ整理ス可キ者ナルカ故ニ之ニ豫メ夫婦財產契約ノ如何ヲ  
 知ラシメ置クハ必要ナルヲ以テナリ  
 此登記ハ婚姻ノ届出マテニ之ヲ爲サ、ル可カラス若シ之ヲ其時期迄ニ爲サ、  
 ルトキハ第三者ハ別段ノ契約ナキモノト視ル可キナリ

外國人ノ夫婦財產制 外國人カ夫ノ本國ノ法定財產制ニ異ナリタル契約ヲ爲  
 シタル場合ニ於テ婚姻ノ後日本ノ國籍ヲ取得シ又ハ日本ニ住所ヲ定メタルト  
 キハ一年內ニ其契約ヲ登記スルニ非サレハ日本ニ於テハ之ヲ以テ夫婦ノ承繼  
 人及ヒ第三者ニ對抗スルコトヲ得ス(第七百九十五條)財產取得編第四百二十五  
 條、法例第十五條)

外國トノ間ニ締結セル舊條約廢止セラレ治外法權ノ撤去セラレタル今日ニ於  
 テハ吾民法カ吾邦ニ居住スル外國人ヲ支配ス可キヲ以テ吾邦ニ於テハ外國法  
 ニ從ヒテ婚姻ヲ爲シタル外國人ノ夫婦間ノ財產契約ハ如何様ニ認ム可キヤヲ  
 定ムルハ必要ナリ是ヲ以テ法例第十五條ニ於テ夫婦財產制ハ婚姻ノ當時ニ於  
 ケル夫ノ本國法ニ依リ縱令ヒ國籍ヲ變更シタリトモ之カ爲メ毫モ變更セサル  
 モノト爲シタリ故ニ例之ハ佛國人カ自國ノ法律ニ從ヒテ婚姻ヲ爲シタル後、吾  
 邦ノ國籍ヲ取得シ若クハ吾邦ニ居住シタルトキハ其本國ニ於ケル如何ナル制  
 度ニ依リテ契約シタルトモ又何等ノ契約ヲモ爲サスシテ婚姻ヲ爲シタリトモ  
 (此場合ニ於テハ其法定ノ財產制ニ從フ)其契約又ハ佛國ノ法定財產制ハ吾邦ニ



於テ其夫婦ノ爲メ有效タル可キナリ而シテ外國人カ其本國ニ於ケル法定財産制ニ從ヒタルトキハ猶ホ吾邦人カ法定財産制ニ從ヒテ婚姻シタルトキノ如ク別ニ其契約ヲ登記スルコトヲ要セサルナリ然レトモ若シ其本國ノ法定財産制ニ異ナリタル別段ノ契約ヲ爲シタルモノナルトキハ吾邦人カ法定財産制ニ異ナリタル別段ノ契約ヲ爲シタルトキニ於テ登記ヲ爲サ、レハ第三者ハ夫婦間ノ契約如何ヲ知ルコト能ハサルト同シク外國人夫婦間ノ契約ヲ了知スルコト能ハサルヲ以テ此場合ニモ登記ヲ爲スニ於テハ夫婦ノ承繼人及ヒ第三者ニ之カ對抗ヲ爲スコト得ルモノト爲セリ

以上ノ登記ハ日本ノ國籍ヲ取得シ又ハ日本ニ住所ヲ定メテヨリ一箇年内ニ爲サ、ル可カラス

夫ノ本國法トハ夫ノ現在ノ本國法ヲ指スカ將タ夫ノ結婚當時ノ本國法ヲ指スカノ疑生ス可シト雖トモ是レ法例第十五條ヲ規定スルトキ既ニ決セラレタルモノニシテ吾法例ハ夫ノ現在ノ本國法主義ヲ採ラスシテ其結婚當時ノ本國法主義ヲ採リタルモノナレハ茲ニ謂フ所ハ夫ノ婚姻當時ノ本國法タリ故ニ外國

人カ婚姻ノ後其國籍ヲ變更シ而シテ更ニ其國籍ヲ日本ニ變更シ又ハ日本ニ居住シタルトキハ第一ノ本國ノ法定ノ財産制ニ從ヒタルモノナルトキハ更ニ日本ニ於テ之カ登記ヲ爲スコトヲ要セサレトモ若シ其財産契約ニシテ第二ノ本國法ノ財産制ト同シキモノナルトキハ更ニ日本ニ於テ之ヲ登記セサル可カラス

外國人カ婚姻ヲ爲シタル後日本ノ國籍ヲ取得シ又ハ日本ニ住所ヲ定メタルトキ一箇年内ニ右ノ登記ヲ爲サ、ルトキハ其承繼人及ヒ第三者ハ夫婦カ其本國ノ法定財産制ニ從ヘルモノト視ル可キヤ將タ日本ノ法定財産制ニ從フ可キモノト視ル可キヤ此場合ニ於テハ以上ノ外國人ハ其本國ノ法定財産制ニ從フモノトセサル可カラス何トナレハ法例第十五條ニハ前ニ述フルカ如ク夫婦財産制ハ婚姻當時ニ於ケル夫ノ本國法ニ依ルトアリ且ツ夫婦間ニ於ケル財産關係ハ婚姻ヲ爲ストキ契約又ハ法定制度ニ依リテ定マル可キモノナレハ若シ右ノ場合ニ於テ日本ノ法定制度ニ從フ可キモノトスルトキハ婚姻ノ當時一旦定マリタルモノヲ變更スルニ至レハナリ是レ次條ニ規定スルカ如ク許ス可カラサ



ル所ナリ

婚姻中ニ於ケル財産關係ノ變更 夫婦ノ財産關係ハ婚姻届出ノ後ハ之ヲ變更スルコトヲ得ス(第七百九十六條第一項)財産取得編第四百二十二條曩キニ説キタルカ如ク夫婦財産關係ハ婚姻前ニ之ヲ定ムルコトヲ要シ之ヲ其時期迄ニ定メサルトキハ夫婦間ノ財産關係ハ法定ノ制度ニ從フ可キモノナルニ若シ婚姻届出後ニ於テ當事者カ最初定メタル其財産關係ヲ自由ニ變更スルコトヲ得ルモノトスルトキハ右ノ夫婦財産關係ハ婚姻前ニ定ム可シトノ規定ハ徒法ニ歸ス可キナリ何トナレハ配偶者ノ意思ヲ抑制スル夫婦ノ一方ハ其配偶者ヲシテ強非テ自己ニ不利益ナル約款ノ變更ヲ承諾セシメ新ニ利益ナル契約ヲ取結フニ至ル可ケレハナリ加之ナラス前契約ノ變更ハ則チ一ノ契約ナレハ婚姻前ニ非サレハ之ヲ爲スコトヲ得サルヤ前ニ説キタル規定ヲ推究スルニ於テ其理自カラ明カナリ

然レトモ法律ハ以上ノ規定ニ對シテ二個ノ例外ヲ設ケタリ即チ左ノ如シ  
(一) 夫婦ノ一方カ他ノ一方ノ財産ヲ管理スル場合ニ於テ管理ノ失當ニ因リ其

財産ヲ危クシタルトキハ他ノ一方ハ自カラ其管理ヲ爲サソコトヲ裁判所ニ請求スルコトヲ得(第七百九十六條第二項)財産取得編第四百三十二條(婚姻前ニ定メタル夫婦間ノ財産關係ハ如何ナル場合ニ於テモ變更スルコトヲ得サルモノトスルトキハ一方カ他ノ一方ノ財産ヲ管理スル場合ニ於テ例之ハハ夫カ投機業ヲ營ミ又ハ放蕩ノ爲メニ浪費スルカ如キ其管理ノ方法ヲ誤リ其財産ヲ危クスルコトアルトモ如何トモスルコト能ハス妻ハ現ニ自己ノ財産ノ滅盡スルヲ目撃シナカラ之ヲ救済スルノ途アラサルナリ是ヲ以テ法律ハ此ノ如キ場合ニ於テハ他ノ一方ハ其財産ノ安全ヲ謀ルカ爲メ自カラ之カ管理ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲セリ此場合ニ於テモ法律ハ當事者カ隨意ニ財産管理ノ變更ヲ爲スコトヲ許サス必ラス裁判所ニ請求セサル可カラサルコト、爲セリ

舊民法ニ於テハ夫カ妻ノ財産ヲ危クシタル場合ニ於テ妻ニ其財産ノ管理ヲ爲スコトヲ許スニ止マリ夫ニハ妻ト同一ノ權利ヲ與ヘサレトモ別段ノ契約ヲ以テ夫婦間ノ財産關係ヲ定ムルニ當リ妻カ夫ノ財産ヲ管理スルコト、ス



ルトモ防ケナキヲ以テ其場合ニ於テ妻カ夫ノ財産ヲ危クスルコトナシトセ  
ス然ルニ斯ル場合ニ夫カ妻ノ財産ヲ危クスル場合ト同シク夫ヲ保護スル必  
要アルヲ以テ新法ハ廣ク夫婦ノ一方カ云々ト言ヒテ單ニ夫カ妻ノ財産ヲ危  
クシタル場合ニ限ラサルナリ

(二) 夫婦カ財産共有ノ契約ヲ爲シタル場合ニ於テハ右第一ノ場合ニ於ケル請  
求ト共ニ其分割ヲ請求スルコトヲ得第七百九十六條第三項財産共有ノ場合  
ニ於テハ單ニ夫婦ノ一方カ他ノ一方ヨリ危クセラレタル其財産ノ管理ヲ爲  
スノミニテハ未タ以テ原所有者ノ利益ヲ保護スルニ足レリトセス此場合ニ  
於テハ共有財産ノ分割ヲ爲スコトヲ許サ、ル可カラス

管理者變更及ヒ共有財産分割ノ登記 婚姻中ニ財産ノ管理者ヲ變更シ又ハ最  
初ノ契約ニ基キテ共有セル財産ヲ分割スルトキハ既ニ爲セル登記ノ事實ニ變  
更ヲ加フルモノナルヲ以テ之ヲ承繼人及ヒ第三者ニ對抗スルニハ登記ヲ要ス  
ルコトハ論ヲ俟タサルナリ而シテ財産管理者ノ變更ハ或ハ最初爲シタル契約  
ノ結果ニ基クコトアリ或ハ夫婦ノ一方カ他ノ一方ノ財産ヲ危クスルヨリ他ノ

一方カ自カラ其財産ヲ管理スルカ爲メナルコトアリ又共有財産ノ分割モ或ハ  
最初ノ契約ノ結果ニ基クコトアリ或ハ右ニ掲ケタル原因ニ基クコトアレトモ  
其孰レノ場合タルヲ問ハス既ニ爲シタル登記ニ變更ヲ生スルモノナルトキハ  
登記セザルトキハ夫婦ノ承繼人及ヒ第三者ハ其變更ヲ知ラサルナリ

### 第一款 法定財産制

法定財産制トハ夫婦カ婚姻ヲ爲スニ當リ其財産關係ニ付キ別段ノ契約ヲ爲サ  
、リシトキ法律ノ規定ニ因リ當然從フ可キモノヲ云フナリ財産制ニ付テハ種  
々ナルモノアレトモ本法ハ舊民法ノ如ク佛國法學者ノ所謂財産不共通法(*Patrimoine sans communauté*)ヲ以テ最モ吾國情ニ適スルモノト認メ之ヲ採用シタルナリ  
財産不共通法トハ夫婦ハ各別ニ自己ノ財産ヲ有シ夫又ハ戸主タル妻ハ其配偶  
者ノ財産ヲ使用收益スルコトヲ得ルモノヲ云フ此制ニ於テハ夫婦各自ニ財産  
ヲ所有スルカ如ク各自ノ債務ハ各自之ヲ負擔スルナリ而シテ夫婦間ニ於テ財  
産ヲ共通スルコトハ夫婦生活ノ共同ヲ完全ナラシムルモノニシテ最モ婚姻ノ  
性質ニ適應ス可シト雖トモ婚姻ハ往々解除セラル、コトアルモノニシテ共通



ノ財産ハ其際之ヲ分割スルニ混雜ナル計算ヲ要シ濫訴ノ弊アルヲ免レズ財産分離ノ制ハ之ト正反對ナルモノニシテ婚姻解除ノ際ノ如キハ別ニ複雑ナル關係ヲ生スルコトナキニ引替ヘ婚姻中夫婦間ノ平和ヲ害スルノ弊アルヲ免レサルナリ故ニ本法ハ其中間ニ在ル財産不共通ノ制ヲ採リタル所以ナリ婚姻中ノ費用ノ負擔方法 夫ハ婚姻ヨリ生スル一切ノ費用ヲ負擔ス但妻カ戸主タルトキハ妻之ヲ負擔ス(第七百九十八條、人事編第二十六條、財産取得編第四百二十六條)

吾邦ニ於テハ入夫シタルモ其妻カ戸主タル場合ヲ除クノ外ハ婚姻中ノ費用例之ヘハ衣食住ニ關スルモノ、子ノ教育費及ヒ養育費等ハ夫ノ負擔トスルヲ常トスルカ故ニ法律カ之ヲ其負擔ト定メタルハ至當ナリ而シテ夫ハ此費用ヲ負擔スルノ結果トシテ其配偶者ノ財産ヨリ生スル果實ヲ取得スルコトヲ得可ク又夫婦ノ孰レニ屬スルカ分明ナラサル財産ニ付テハ法律上夫ノ財産タルコトノ推定ヲ受クルモノトス妻カ戸主タルトキモ亦同シキナリ以上ノ規定ハ夫婦間及ヒ近親間ノ扶養ノ義務ニ變更ヲ生スルコトナキナリ故

ニ夫又ハ女戸主カ婚姻中ノ費用ヲ負擔ス可キ義務アルニ拘ハラズ貧困ニ陥リ自活スルコト能ハサルニ至リタルトキハ妻又ハ女戸主ノ夫ハ第七百九十條及ヒ第八章(扶養ノ義務第九百五十四條以下)ノ規定ニ依リ夫又ハ女戸主ニ對スル扶養ノ義務ヲ負ヘルコトハ依然タルナリ

特有財産ノ使用收益權 夫又ハ女戸主ハ用方ニ從ヒ其配偶者ノ財産ノ使用及ヒ收益ヲ爲ス權利ヲ有ス(第七百九十九條、財産編第五十條乃至第六十六條、財産取得編第四百二十六條、第四百二十七條、第四百三十三條、第四百三十四條)

本法ノ法定財産制トシテハ夫婦間ノ財産ノ共有ヲ認メス總ヘテ各自ノ特有ト爲シタレトモ夫婦共同生活ノ費用ノ如キハ之ヲ分割スルコトヲ得サルヲ以テ疊キニ説キタルカ如ク夫ノ負擔ト爲シ妻カ戸主タルトキハ妻ノ負擔ト定メタル所以ナルカ夫又ハ戸主ニ之ニ換フル利益ヲ受ケシメサル可カラサルヲ以テ法律ハ夫ニ妻ノ有スル特有財産ヲ用方ニ從ヒテ之ヲ使用シ又之ヨリ生スル收益ヲ得セシムルコト、爲シタリ妻カ戸主タルトキ亦同シキナリ

此場合ニ於テ夫カ有スル權利ハ妻ノ財産ノ使用、收益ニ止マルカ故ニ夫ハ妻ノ



財産ノ元本ハ之ヲ使用スルコトヲ得ス又妻カ自己ノ營メル商業ヨリ得タル利益ノ如キモ亦收益スルコトヲ得サルナリ而シテ收益ノ重モナルモノハ果實ヲ得ルニ在リ果實ノ何タルコトハ民法第八十八條、第八十九條ニ規定セリ彼ノ終身定期金ノ如キハ之ヲ果實ト云フヲ得サルヲ以テ是亦夫ニ於テ取得スルコトヲ得サルナリ

夫又ハ女戸主ハ其配偶者ノ財産ヨリ生スル果實ヲ得レトモ若シ其配偶者ニシテ債務ヲ負擔スルトキハ其利息ハ自己ノ特有財産ノ果實中ヨリ辨濟スルコトヲ許サ、ル可カラス是ヲ以テ第二項ノ規定ヲ設ケタルナリ

使用貸借ニ關スル規定ノ準用 第五百九十五條及ヒ第五百九十八條ノ規定ハ夫又ハ女戸主カ其配偶者ノ財産ノ使用及ヒ收益ヲ爲ス場合ニ準用セラル(第八百條、財産編第六十九條、第七十條、第八十六條乃至第九十五條、財産取得編第四百二十七條)夫又ハ女戸主ハ使用貸借ノ借主カ借用物ノ通常ノ必要費ヲ負擔スルカ如ク其配偶者ノ特有財産ノ通常ノ必要費ヲ負擔シ又借主カ借用物ヲ原狀ニ復シテ之ニ附屬セシメタル物ヲ收去スルコトヲ得ルカ如ク夫又ハ女戸主ハ其

配偶者ノ特有財産ニ工作ヲ施シタル等ノコトアルトキハ之ヲ原狀ニ復シテ之ニ附屬セシメタル物ヲ收去スルコトヲ得可シ

妻ノ財産ノ管理 夫ハ妻ノ財産ヲ管理ス

夫カ妻ノ財産ヲ管理スルコト能ハサルトキハ妻自カラ之ヲ管理ス(第八百一條、財産取得編第四百二十八條)

配偶者ノ財産ノ使用及ヒ收益ヲ爲ス權ハ夫又ハ女戸主ニ屬セシメタルニ拘ハラズ夫ハ常ニ妻ノ財産ヲ管理ス而シテ其妻カ戸主タル場合ト否トヲ問ハサルナリ財産ノ使用收益ノ權利ヲ夫又ハ女戸主ニ與ヘタル理由ハ右ニ説キタル如ク此等ノ者カ婚姻中ノ費用ヲ負擔スルニ在ルカ故ナレトモ財産ノ管理ハ必スシモ妻カ戸主タル場合ニ於テ妻カ之ヲ爲スノ宜シキヲ得タリト云フヲ得ス財産管理ノ能力ハ一般ニ夫ハ妻ニ優レルヲ以テ之ヲ必スシモ戸主權ノ行使ト相伴ハシムルコトヲ要スルモノニアラス是ヲ以テ妻ノ財産ハ常ニ夫ニ於テ管理スルコト、爲シタリ然レトモ夫カ瘋癲、白痴等ナル場合ニ於テ妻ノ財産ヲ管理スルヲ得サルコトアリ其場合ニ他ニ規定ナキニ於テハ夫ノ法定代理人カ無能



カナル夫ニ代リテ妻ノ財産ヲ管理スルコト、爲ラシ然レトモ元來妻ハ自己ノ財産ヲ管理スル能力ヲ有セサルニ非ス唯タ一家ノ便宜上夫カ妻ノ財産ヲ管理スルヲ可トスルヨリ夫ヲシテ管理セシムルモノナレハ此場合ニ夫以外ノ者カ妻ノ財産ヲ管理スルトキハ却テ其者ト妻トノ間ニ意見合ハサルコト等アリテ紛紜ヲ生スルコトナシトセス是ヲ以テ此場合ニ於テハ夫ノ法定代理人ヲシテ妻ノ財産ヲ管理セシムルヨリハ妻自身ヲシテ之ヲ管理セシムルニ如カサルヲ以テ第二項ノ規定ヲ設ケタリ

妻ノ財産ニ於ケル夫權ノ制限 夫カ妻ノ爲メニ借財ヲ爲シ妻ノ財産ヲ讓渡シ之ヲ擔保ニ供シ又ハ第六百二條ノ期間ヲ超ヘテ其質貸ヲ爲スニハ妻ノ承諾ヲ得ルコトヲ要ス但管理ノ目的ヲ以テ果實ヲ處分スルハ此限ニ在ラス(第八百二條、財産取得編第四百二十九條乃至第四百三十一條)

夫ハ妻ノ財産ノ管理者ナルヲ以テ一般ノ管理行爲ニ關シテハ妻ノ意思ニ反シテ自己ノ有スル權利ニ因リテ之ヲ爲スコトヲ得可シト雖トモ然レトモ妻ノ財産ニ付キ重大ナル管理行爲及ヒ處分ヲ爲スハ夫ノ權限ニ屬セサルモノト爲セ

リ若シ此等ノ行爲ヲモ夫カ其權利トシテ爲スコトヲ得ルモノト爲ストキハ夫ハ妻ノ財産ニ付キ全權ヲ有シ夫ニ殆ント妻ノ財産ヲ與ヘタルニ異ナラサルナリ是ヲ以テ法律ハ妻ノ爲メ其財産ニ關スル重大ナル法律行爲ニ付キ夫ノ權限ヲ制限セリ即チ第一、妻ノ爲メ借財ヲ爲スコト、第二、妻ノ財産ヲ讓渡スコト、第三、妻ノ財産ヲ擔保ニ供スルコト、第四、第六百二條ノ期間(樹木ノ栽培又ハ伐採ヲ目的トスル山林ニ付テハ十年、其他ノ土地ハ五年、建物ハ三年、動産ハ六ヶ月)ヲ超エテ質貸ヲ爲ストキハ夫ハ妻ノ承諾ヲ得ルコトヲ要スルモノト爲セリ然レトモ管理權ノ範圍内ニ於テ果實ヲ處分スルハ全ク夫ノ權利ニ屬シ何人ノ承諾ヲ要ス可キニ非ス例之ヘハ田畑ヨリ生スル收穫ヲ賣却シテ其代價ヲ收ムルカ如キ是レナリ但シ果實ノ處分ト雖トモ管理ノ目的ノ範圍外ニ涉ルトキハ普通ノ財産讓渡ト同シク妻ノ承諾ヲ得サル可カラス例之ヘハ貸家賃ヲ抛棄シ果實ヲ他人ニ贈與スルカ如キ是レナリ

舊民法ニ於テハ妻カ禁治産者ナルトキハ親族會ノ同意ヲ得其失踪ノ場合ニハ裁判所ノ許可ヲ得テ此等ノ行爲ヲ爲スコトヲ得可キ旨ヲ規定スト雖トモ本法



ハ禁治産者タル場合ハ後見ノ章第九百二條、第九百二十三條、第九百二十四條、第九百二十九條、第九百三十一條等ニ規定シアリ又失踪ノ場合ニ關シテハ失踪ノ條中(第二十八條)ニ規定シアルヲ以テ復タ茲ニ之カ規定ヲ設ケサルナリ

本條但書ハ殆ント入夫カ妻タル女戸主ノ財産ヲ管理スル場合ニ限リ其適用ヲ見ルニ過キス否ラスンハ夫ハ果實ノ所有者タル可ケレハナリ但シ當事者カ大体ニ於テ法定財産制ヲ採リ唯タ妻ノ財産ノ果實ノ全部又ハ一部ヲ夫ニ與ヘサルコトヲ約シタルトキハ亦本條但書ノ適用ヲ受ク可キナリ

妻ニ對スル擔保提供ノ義務 夫ハ妻ノ財産ニ關シ廣大ナル權限ヲ有スルニ付キ若シ夫カ其管理ノ方法ヲ誤リ其財産ヲ危クスル場合ニ於テハ曩キニ説キタルカ如ク(第七百九十六條)妻ハ自カラ其財産ヲ管理スルコトヲ得可シト雖トモ夫ノ管理ノ失當未タ甚シキニ至ラス若クハ妻カ自カラ管理ヲ爲スニ不適當ナル場合ニ於テ夫ノ管理權ヲ剝奪セスシテ別ニ妻ヲ保護スルノ方法ヲ設ケサルヘカラス舊民法擔保編(第二百四條)佛民法(第二千二百二十一條)ノ如キハ法律上ノ抵當權ナルモノヲ設ケ妻ハ婚姻ニ因リテ當然夫ノ不動産ノ上ニ抵當權ヲ有シ

夫カ其財産ノ管理ヲ誤リタルトキノ擔保ヲ有スレトモ本法ハ舊法及ヒ佛民法ノ如ク法律上ノ抵當權ナルモノヲ認メスシテ別ニ妻ノ爲メニ夫ヲシテ擔保ヲ供セシメテ之ヲ保護スルコト、爲シタリ即チ夫カ妻ノ財産ヲ管理スル場合ニ於テ必要アリト認ムルトキハ裁判所ハ妻ノ請求ニ因リ夫ヲシテ其財産ノ管理及ヒ返還ニ付キ相當ノ擔保ヲ供セシムルコトヲ得ルトノ規定ヲ設ケタリ(第八百三條、擔保編第二百四條第一號、第二百十六條、第二百二十六條)

此規定ハ失踪者ノ財産ノ管理ニ關スル第九百二十九條、後見人ニ關スル第九百三十三條ノ規定ト其趣ヲ同フスルモノニシテ妻ハ當然擔保權ヲ有スルモノニ非ス妻ヨリ之カ請求ヲ爲シ裁判所カ其請求ヲ正當ナリト認メタル場合ニ限リ此擔保權ヲ有スルナリ而シテ又其擔保ノ種類ノ如キモ法律ハ豫メ之ヲ定メサルヲ以テ裁判所ノ適當ト認ムルモノナレハ如何ナル物ヲモ擔保ニ供セシムルコトヲ得可キナリ

日常ノ家事ニ關スル妻ノ代理權 日常ノ家事ニ付テハ妻ハ夫ノ代人ト看做ス夫ハ前項ノ代理權ノ全部又ハ一部ヲ否認スルコトヲ得但之ヲ以テ善意ノ第三



者ニ對抗スルコトヲ得ス(第八百四條、財産取得編第四百三十四條第一項)  
 夫ハ妻ノ財産ヲ管理スルモ妻カ夫ノ財産ヲ管理スルコトナキハ曩キニ説キタルカ如クナレハ日常ノ家事ニ付テモ妻ノ之ヲ取扱フトキハ夫ヨリ一々之カ委任ヲ爲サ、ル可カラサルモノナレトモ此ノ如キモノハ其性質上夫ノ不在ナルト否トヲ問ハス妻カ之ヲ取扱フヲ常トスルモノナレハ法律ハ日用ノ家事例之ヘハ家族カ日常要スル飲食、衣服、家具、炭薪油等ノ如キモノニ關シテハ夫ノ爲メ權利ヲ得、義務ヲ負フコトヲ得ルモノト爲セリ若シ此場合ニ妻カ夫ノ代理權ヲ有セサルモノトスルトキハ夫ハ一々妻ニ其代理權ヲ授與セサル可カラサルモノニシテ夫ノ爲メニハ甚タ不便ヲ感シ第三者ノ爲メニ其利益ヲ保護スルニ甚タ充分ナラサルナリ故ニ法律ハ此規定ヲ設ケ日常ノ家事ノ爲メ妻ノ名ヲ以テ負ヒタル債務ハ夫ニ於テ之ヲ辨濟セサルヲ得サルモノト爲セリ  
 然レトモ右法律上ノ代理權ハ夫ノ爲メ妻ニ對シテ制限ヲ爲スコトヲ許ルサルヘカラス妻ノ性質一家ノ都合等ニ依リ夫カ妻ニ代理權ヲ與フルヲ欲セサルコトアリ又ハ妻カ代理ヲ爲ス能ハサルコトアリ此ノ如キ場合ニ於テハ純然タ

ル委任ノ場合ニ於ケルカ如ク夫ハ其代理權ノ全部又ハ一部ヲ否認スルコトヲ得ルモノト爲セリ例之ヘハ全ク妻ハ自己ノ代理人ニ非サル旨ヲ宣言シ若クハ金額若干圓以上ニ付キテ代理權ヲ與ヘサル旨ヲ定ムルカ如キ是レナリ此場合ニ於テ其制限ヲ知ラサル第三者ニ對シテハ其效力ヲ及ホサシメ第三者ノ利益ヲ害スルコトヲ得サレハ但書ノ規定ヲ加ヘタリ  
 財産管理ノ程度(第八百五條) 夫カ妻ノ財産ヲ管理シ又ハ妻カ夫ノ代理ヲ爲ス場合ニ於テハ自己ノ爲メニスルト同一ノ注意ヲ爲スコトヲ要ス(財産取得編第八十四條、第四百二十七條)  
 他人ノ財産ヲ管理スル者其他他人ノ爲メニ或行爲ヲ爲ス者ハ一般ノ原則トシテ善良ナル管理者ノ注意ヲ以テ之ヲ爲ス可キヲ常トス(第六百四十四條、第九百三十六條)然レトモ夫婦間ニ在リテハ一般ノ原則ニ從ヒ善良ナル管理者ノ注意ヲ以テ之ヲ責ムルハ人情ニ適セサルヲ以テ此場合ニハ自己ノ爲メニスルト同一ノ注意ヲ以テスルノ義務ヲ負ハシメタリ而シテ此規定ハ親權者カ子ノ財産ヲ管理スル場合ニ於ケル第八百九十九條ノ規定ト其趣旨ヲ同フス



委任ニ關スル規定ヲ法定財産制ニ準用スル場合(第八百六條) 第六百五十四條及ヒ第六百五十五條ノ規定ハ夫カ妻ノ財産ヲ管理シ又ハ妻カ夫ノ代理ヲ爲ス場合ニ準用ス

法律ハ第六百五十四條及ヒ第六百五十五條ノ規定ヲ夫カ妻ノ財産ヲ管理シ又ハ妻カ夫ノ代理ヲ爲ス場合ニ準用スルコト、爲シタルカ故ニ夫ノ管理權又ハ妻ノ代理權カ消滅シタル場合(例之ヘハ婚姻解消シタルニ依リ)ニ於テ急迫ノ事情アルトキハ夫若クハ妻又ハ其相續人ハ配偶者又ハ其相續人カ自カラ財産ヲ管理シ得ルニ至リ又ハ日常ノ家事ヲ執ルコトヲ得ルニ至ル迄必要ナル處分ヲ爲スヲ要ス又夫ノ管理權又ハ妻ノ代理權ノ消滅ハ之ヲ配偶者ニ通知シ又ハ配偶者カ之ヲ知リタルトキニ非サレハ之ヲ以テ配偶者ニ對抗スルコトヲ得ス是レ夫婦間ノ代理關係ハ委任ニ基クモノニ非サルヲ以テ委任ニ關スル規定ハ當然適用セラル、モノニ非ス依テ委任ニ關スル規定ヲ茲ニ準用スルコト、爲シタル所以ナリ

財産權ノ推定第八百七條) 妻又ハ入夫カ婚姻前ヨリ有セル財産及ヒ婚姻中自

己ノ名ニ於テ得タル財産ハ其特有財産トス

夫婦ノ孰レニ屬スルカ分明ナラサル財産ハ夫又ハ女戸主ノ財産ト推定ス(財産取得編第四百三十五條)

夫婦ハ各別ニ財産ヲ所有スルヲ得可キコトハ曩キニ説キタルカ夫婦ハ同居スルヲ常トスレハ孰レカ夫ノ財産ニシテ孰レカ妻ノ財産ナルカ實際鑑別シ難キコト尠シトセス此場合ニ於テ一々直接ノ證據ヲ舉ケシムルコトハ頗ル難シ故ニ以上ノ規定ハ如何ナルモノヲ以テ妻又ハ入夫ノ特有財産ナルカヲ定メタルモノニシテ即チ妻又ハ入夫カ婚姻前ヨリ有セル財産及ヒ婚姻中自己ノ名義ヲ以テ取得シタルモノハ其特有財産ト爲シタリ而シテ夫婦ノ孰レニ屬スルカ分明ナラサルモノハ夫又ハ女戸主ノ財産ト推定シタリ此夫婦ノ孰レニ屬スルカ分明ナラサル財産トハ財産ニシテ夫婦中ノ者ニ屬スルコトハ分明ナレトモ其中ノ孰レニ屬スルカ分明ナラサルモノヲ指ス義ニシテ夫婦以外ノ家族カ所有スル財産迄夫婦ノ一方ニ屬スルト云フニハ非サルナリ家族ト雖トモ夫婦ト同シク特有財産ヲ有スルコトヲ得ルモノナレハ家族カ



其名義ヲ以テ得タル財産ハ其特有財産タルナリ而シテ戸主ノ有ニ屬スルカ家族ニ屬スルカ分明ナラサルモノハ戸主ニ屬ストノ推定ヲ受クルコトハ第七百四十八條ニ付キ既ニ説キタル所ナリ若シ夫カ戸主タルトキハ第七百四十八條ノ規定アルニ依リ之ヲ以テ夫ト妻及ヒ妻以外ノ家族トノ間ニ於ケル財産上ノ關係ヲ定ムルコトヲ得可ケレハ妻モ戸主タル夫ノ家族タルヲ以テ夫婦ノ爲メニハ本條ハ重複ノ規定タル可シト雖トモ夫カ戸主タラサル場合ニ於テハ夫婦間ニ於ケル財産ノ推定ハ本條ニ依リテ定マル可キナリ

### 第四節 離婚

婚姻ハ死亡又ハ離婚ニ因リテ解消ス其死亡ニ因リテ婚姻ノ解消スルコトハ分明ナルカ故ニ別ニ法律ノ規定ヲ要セス是レ自然ニ行ハル、ナリ然レトモ離婚ニ付テハ法律ノ規定ヲ俟チテ始メテ行ハル、モノナルカ故ニ法律ハ特ニ本節ヲ設ケタリ而シテ佛法(佛民法第二百二十九條、第二百三十一條、千八百八十四年七月改正第二百三十條、第二百三十二條)ノ如キハ裁判上ノ離婚ヲ認ムルニ止マ

リ協議上ノ離婚ハ許サ、レトモ本法ハ其二者共ニ之ヲ認メタリ是レ吾國從來ノ慣習ニ基ク所ナレハ法律ニ之ヲ設クルハ極メテ必要ナリ

離婚ニ關スル外國ノ法制ハ區々ニシテ之ヲ畧説スレハ左ノ如シ

- (一) 自由離婚制 此制ハ當事者ノ意思ニ因リテ離婚ヲ爲スコトヲ許ルスモノナリ此種ノ制度ハ又別レテ二ト爲ル其一ハ配偶者一方ノ意思ヲ以テ離婚ヲ爲スヲ許ルスモノナリ(此離婚法ハ昔時羅馬ニ行ハレタレトモ近代文明諸國ニ行ハル、コトナシ)其二ハ配偶者雙方ノ合意ヲ以テ離婚ヲ許ルスモノ(白耳義、噠馬、諾威、普漏西、バードン、羅馬尼、澳太利、耶蘇正教以外ノ宗徒等)是レナリ
- (二) 裁判上ノ離婚制 此制ハ法律ニ定メタル一定ノ事由アルニ因リ裁判所ニ於テ離婚ヲ宣告スルモノナリ此制モ亦二ツニ分カル其一ハ裁判上ノ離婚ヲ認ムルト同時ニ夫婦ノ協議ヲ以テスル自由離婚ヲモ認ムルモノ(白耳義、噠馬、諾威、普漏西等)是レナリ其二ハ裁判所ニ於テ宣告スル外協議ニ因リテ離婚ヲ爲スコトヲ許ルサ、ルモノ(英、佛、瑞西、瑞典、露西亞、塞耳比亞、撒遜其他獨逸ノ或州及蘭國等)是レナリ



(三) 離婚禁止制 此制ハ當事者ノ協議ヲ以テスルハ勿論裁判所ノ宣告ヲ以テスルモ一切離婚ヲ許サ、ルモノ(西班牙、葡萄牙、伊太利及ヒ千八百十八年ヨリ千八百八十四年ニ至ル佛國等)ナリ(佛國ハ現行千八百七年ノ民法ニハ裁判上ノ離婚ヲ認メタルモ其後千八百十八年ヨリ千八百八十四年迄ハ離婚ハ一切之ヲ禁シ千八百八十四年ニ至リ復々裁判上ノ離婚ヲ許ルスニ至リ千八百七年ノ民法ヨリ少シク其場合ヲ擴張シタリ)

離婚ヲ許ルサ、ル諸國ニ於テハ裁判上ノ別居又ハ協議上ノ別居ヲ認ム

第一款 協議上ノ離婚

夫婦ハ其協議ヲ以テ離婚ヲ爲スコトヲ得(第八百八條、人事編第七十八條)

協議離婚トハ夫婦雙方ノ承諾ニ依リ婚姻關係ヲ解除スルノ謂ナルヲ以テ協議上ノ離婚ハ配偶者雙方ノ意思ニ基クコトヲ要ス是レ第一要件タルナリ若シ配偶者ノ雙方又ハ一方ニ於テ意思欠缺スルトキ若クハ意思ニ瑕疵アリタルトキハ總則ノ規定ニ依リ其離婚ハ無効ト爲リ又ハ取消スコトヲ得而シテ離婚ニ付テハ婚姻ニ關スルカ如ク取消ノ原因ヲ限定セサルカ故ニ一般ノ法律行為ノ原

則ニ從ヒ之ヲ取消スコトヲ得可シ(第二百二十條乃至第二百二十六條)蓋シ當事者ノ眞意ニ出テタル協議上ノ離婚ハ夫婦カ互ニ共同生活ヲ持續スルコトヲ欲セサルモノナルカ故ニ此場合ニ法律ヲ以テ之ヲ拘束スルモ到底婚姻ノ目的ヲ達スルコト能ハス而シテ婚姻ハ素ト當事者ノ契約ニ成ルカ故ニ又其契約ヲ以テ之ヲ解除スルコトヲ得可キハ理ノ當然ナルヲ以テ協議上ノ離婚ヲ認メタリ

父母、親族會、後見人ノ同意(第八百九條) 滿二十五年ニ達セサル者カ協議上ノ離婚ヲ爲スニハ第七百七十二條及ヒ第七百七十三條ノ規定ニ依リ其婚姻ニ付キ同意ヲ爲ス權利ヲ有スル者ノ同意ヲ得ルコトヲ要ス(人事編第七十九條)

此規定ハ滿二十五年ニ達セサル者カ離婚ヲ爲スニ付キ要スル第二ノ條件ナリ滿三十年ニ達セサル男子、二十五年ニ達セサル女子カ婚姻ヲ爲スニハ父母又或ル場合ニ於テハ後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ得ルコトヲ要スルヲ以テ此等ノ者カ離婚ヲ爲スニ付テハ亦父母、後見人及ヒ親族會ノ同意ヲ得ルコトヲ要スルハ至當ナリ而シテ婚姻ト離婚トニ付テハ唯々年齡ニ差異アルノミ蓋シ滿二十五年ニ達セサル者ハ自己ノ意思ノミニ依リ離婚ノ如キ重大ナル行為ヲ爲スハ其



當テ得サルコト猶ホ婚姻ヲ爲スニ於ケルカ如シ  
禁治産者ノ離婚 禁治産者カ離婚ヲ爲スニハ猶ホ其婚姻ヲ爲ス場合ニ後見人  
ノ同意ヲ得ルコトヲ要セサルカ如ク其同意ヲ得ルコトヲ要セサルナリ(第八百  
十條、第七百七十四條)

禁治産者ノ後見人ノ職務ハ曩キニ説キタルカ如ク専ラ禁治産者ノ療養、看護ト  
財産上ノ行爲トニ止マリ其身分上ノ行爲ニハ關セサルナリ而シテ其身分上ノ  
行爲ニ關シテハ禁治産者カ事實上心神ヲ恢復セル時ニ於テハ完全ノ能力ヲ有  
スルカ故ニ其間ニ爲シタル離婚ハ有效タル可ク而シテ之ニ反シテ其心神喪失  
中ニ爲シタル離婚ハ意思ノ欠缺セルモノナレハ無効タル可シ依テ此場合ハ婚  
姻ノ場合ト異ナルコトヲキテ以テ之ニ關スル規定ヲ茲ニ準用スルコト、爲シ  
タリ

離婚ノ方式上ノ要件 協議上ノ離婚ハ婚姻ニ於ケルト同シク之ヲ要式ノ行爲  
ト爲シ戸籍吏ニ届出ツルニ因リテ其效力ヲ生ス若シ此方式ヲ缺キ離婚ノ届出  
ヲ爲サルトキハ其離婚ハ絶對無効ナリトス而シテ其届出ハ當事者雙方及ヒ

成年ノ證人二人以上ヨリ口頭ニテ又ハ署名シタル書面ヲ以テ之ヲ爲スコトヲ  
要スト爲セリ蓋シ離婚ハ婚姻ノ效力ヲ解除スルモノナルヲ以テ婚姻ニ於ケル  
ト同一ノ方式ヲ以テ爲サシム可キコト當然ナレハナリ(第八百十條、人事編第八  
十條、第八十九條)

離婚届出ニ對スル戸籍吏ノ義務(第八百十一條) 戸籍吏ハ離婚カ第七百七十五  
條第二項及ヒ第八百九條ノ規定其他ノ法令ニ違反セサルコトヲ認メタル後ニ  
非サレハ其届出ヲ受理スルコトヲ得ス

戸籍吏カ前項ノ規定ニ違反シテ届出ヲ受理シタルトキト雖トモ離婚ハ之カ爲  
メニ其效力ヲ妨ケラル、コトナシ(人事編第八十條、第八十九條)

此規定ハ婚姻ニ關スル第七百七十六條及ヒ第七百七十八條第二號ノ規定ト其  
趣旨ヲ同フスルモノニシテ戸籍吏ハ婚姻ノ場合ニ於ケルカ如ク離婚カ法令ノ  
規定ニ違反セサルコトヲ認メタル後ニ非サレハ其届出ヲ受理スルコトヲ得ス  
而シテ戸籍吏ハ離婚ノ届出ヲ受理スル際其届出カ第七百七十五條第二項ニ規  
定スル條件ニ適合スルヤ否ヤ又其届出ヲ爲シタル者カ滿二十五年ニ達セサル



者ナルトキハ離婚ニ付キ父母又ハ後見人及ヒ親族會カ同意ヲ表シタルヤ否ヤ  
 ヲ調査シ若シ其届出ニシテ以上ノ規定ニ違反スルモノアルトキハ之ヲ受理ス  
 ルコトヲ得ス尙ホ其外戶籍法其他ノ法令ニ付テハ戶籍吏ニ於テ注意セサル可  
 カラス而シテ戶籍吏ノ注意ニシテ周到ナルニ於テハ違法ノ離婚アルコトナカ  
 ル可キカ如シト雖トモ戶籍吏ニ於テ離婚ノ違法ナルニ氣付カスシテ其届出ヲ  
 受理スルコトナシトセス此場合ニ於テ一々離婚ヲ以テ無効ナリト爲ストキハ  
 實際既ニ夫婦ノ關係ヲ絶テタル當事者カ再ヒ夫婦ト爲リ又離婚後既ニ再婚ヲ  
 爲シタル者モ之ナシトセサルニ此等ノ再婚カ重婚ト爲ルカ如キハ實ニ不便ナ  
 リトス故ニ此等ノ場合ニ於テハ之ヲ單ニ戶籍吏ノ責任ト爲シ離婚ハ之カ届出  
 ヲ爲シタル以上ハ其效力ヲ妨ケラル、コトナキモノト爲セリ然レトモ縱令ヒ  
 離婚ノ届出ヲ爲シ且ツ之カ受理セラル、トモ當事者ノ一方又ハ雙方離婚ヲ爲  
 スノ意思ナカリシトキハ絶對ニ無効タルコトハ猶ホ婚姻ニ於ケルト同一ナリ  
 又其外總則ノ規定ニ從ヒ無効ノ原因アルトキハ他ノ法律行爲ト同シク無効タ  
 ルヤ論ヲ俟タサルナリ

法律ハ婚姻ニ付テハ數多ノ取消原因ヲ認メ之ヲ第七百七十九條以下ニ規定シ  
 タリト雖トモ離婚ニ付キ之ヲ明言セサルハ此等ノ原因ヲ認メサルモノニシテ  
 離婚ハ一般ノ法律行爲ト同シク總則ノ規定ニ從ヒ詐欺、強迫等ニ因リタルトキ  
 ニ非サレハ取消スコトヲ得サルナリ法律カ婚姻ト離婚トニ付キ此ノ如ク差異  
 ナ設ケタルハ婚姻ヲ爲シ夫婦關係ヲ生セントスルコトヲ妨クルハ之ヲ離婚ヲ  
 爲サント欲スル當事者ヲ強弁テ夫婦タラシムルニ比スレハ其害尙ホ輕キヲ以  
 テナリ

協議上ノ離婚後ニ於ケル子ノ監護(第八百十二條) 協議上ノ離婚ヲ爲シタル者  
 カ其協議ヲ以テ子ノ監護ヲ爲スヘキ者ヲ定メサリシトキハ其監護ハ父ニ屬ス  
 父カ離婚ニ因リテ婚家ヲ去リタル場合ニ於テハ子ノ監護ハ母ニ屬ス  
 前二項ノ規定ハ監護ノ範圍外ニ於テ父母ノ權利義務ニ變更ヲ生スルコトナシ  
 (人事編第九十條)

離婚ノ效力ニ付キ離婚ニ因ル親族關係ノ消滅ハ第七百二十九條ニ之ヲ規定シ  
 又離婚ニ因ル家族關係ノ變更ハ戶主及ヒ家族ノ章中ニ之ヲ規定セルヲ以テ本



款ニハ復タ此等ノ規定ヲ掲ケス唯タ親子ノ關係ニ對スル離婚ノ效力ノミヲ茲  
 ニ規定セリ  
 人事編ノ規定ニ依レハ子ノ監護ハ夫婦ノ協議ヲ許ルサ、レトキ法律カ協議上  
 ノ離婚ヲ許ス以上ハ子ノ監護モ亦之カ協議ヲ許サ、ルトキハ協議離婚ノ性質  
 ニ悖リ且ツ實際上甚タ不便ナルヲ以テ本法ハ夫婦ノ協議ヲ以テ子ノ監護ヲ定  
 ムルヲ得ルコト、爲セリ故ニ夫婦離婚ヲ爲シ妻カ夫ノ家ヲ去リタルトキ子ノ  
 戸籍ハ父ノ家ニ存シナカラ協議上其家ヲ去リタル母其子ヲ監護スルコトヲ得  
 可ク又入夫若クハ婿養子ノ場合ニ於テハ子ノ戸籍ハ母ノ家ニ置キテ其家ヲ去  
 リタル入夫若クハ婿養子其子ヲ引取リテ之カ監護ヲ爲スコトヲ得可キナリ然  
 レトモ若シ夫婦ノ協議調ハサルトキ其子ノ監護ハ父母孰レカ之ヲ爲ス可キヤ  
 蓋シ子ノ監護ハ婚姻中ニ在リテハ親權ヲ有スル父之ヲ爲スヲ原則トシ父カ親  
 權ヲ行ハサル場合ニ限り母其監護ヲ爲スハ親言ヨリ生スル普通ノ原則ナリ第  
 八百七十七條、第八百七十九條而シテ夫婦離婚ヲ爲シタル場合ニ於テモ子ノ監  
 護ハ妻カ離婚ニ因リテ婚家ヲ去リタルトキハ父ニ屬シ夫カ入夫又ハ婿養子ノ

場合ニ於テ婚家ヲ去リタルトキハ母ニ屬スルモノタリ  
 以上ノ規定ハ單ニ子ノ監護ノミニ關スルモノニシテ其監護以外ニ於テハ毫モ  
 親權ニ影響ヲ及ホサ、ルト固ヨリナリ故ニ親權ノ他ノ效力其他父母ノ權利、  
 義務等ハ以上ノ規定ノ爲メニ毫モ變更アルモノニアラス是ヲ以テ第五章ノ規  
 定ニ從ヒ親權ヲ行フ者ハ或ハ子ノ監護權ヲ失ヒ其義務ヲ免ル、コトアルモ其  
 教育ヲ爲スノ權利、義務、子ノ懲戒、其代表及ヒ其財産ノ管理ノ如キハ親權ヲ有ス  
 ル者ノ權内ニ屬ス可クシテ本條ノ規定ニ依リテ監護權ヲ有スル者ニ屬セサル  
 ナリ

第一款 裁判上ノ離婚

夫婦間如何ニ不和ヲ生シ離婚ヲ爲サント欲スルトモ其一方カ之ヲ承諾セサル  
 トキハ他ノ一方ハ之ヲ強ユルコトヲ得ス此場合ニ於テハ裁判所ニ之カ請求ヲ  
 爲スヨリ外アラサルナリ然レトモ協議上ノ離婚ニ付テハ如何ナル原因ニ基キ  
 テ之ヲ爲ストモ當事者ノ自由ニ委シ唯タ其間ニ協議サヘ調ヘハ離婚ヲ爲スコ  
 トヲ得ルモノニシテ法律ハ毫モ其間ニ干涉ヲ爲サ、レトモ當事者カ裁判所ニ



訴へテ離婚ヲ爲スニハ法律カ定メタル原因アルニ非サレハ許サ、ルナリ  
裁判上ノ離婚ノ原因(第八百十三條) 夫婦ノ一方ハ左ノ場合ニ限り離婚ノ訴ヲ  
提起スルコトヲ得

- 一 配偶者カ重婚ヲ爲シタルトキ
- 二 妻カ姦通ヲ爲シタルトキ
- 三 夫カ姦淫罪ニ因リテ刑ニ處セラレタルトキ
- 四 配偶者カ偽造、賄賂、猥褻、竊盜、詐欺取財、受寄財物費消、贓物ニ關スル罪若クハ  
刑法第七十五條、第二百六十條ニ掲ケタル罪ニ因リテ輕罪以上ノ刑ニ處セ  
ラレ又ハ其他ノ罪ニ因リテ重禁錮三年以上ノ刑ニ處セラレタルトキ
- 五 配偶者ヨリ同居ニ堪ヘサル虐待又ハ重大ナル侮辱ヲ受ケタルトキ
- 六 配偶者ヨリ惡意ヲ以テ遺棄セラレタルトキ
- 七 配偶者ノ直系尊屬ヨリ虐待又ハ重大ナル侮辱ヲ受ケタルトキ
- 八 配偶者カ自己ノ直系尊屬ニ對シテ虐待ヲ爲シ又ハ之ニ重大ナル侮辱ヲ  
ヘタルトキ

九 配偶者ノ生死カ三年以上分明ナラサルトキ

十 婚養子縁組ノ場合ニ於テ離縁アリタルトキ又ハ養子カ家女ト婚姻ヲ爲シ  
タル場合ニ於テ離縁若クハ縁組ノ取消アリタルトキ(人事編第八十一條、第八

十七條、第四百十八條)

第一ノ原因 配偶者カ重婚ヲ爲シタルトキ 配偶者カ重婚ヲ爲シタルトキハ  
他ノ一方ハ第七百八十條ノ規定ニ從ヒ其重婚ヲ取消スコトヲ得ト雖トモ夫婦  
ハ互ヒニ愛情ヲ有シ誠實タラサル可カラサルニ既ニ其義務ニ背キ重子テ他人  
ト婚姻ヲ爲ス者ニ對シ他ノ一方カ離婚ヲ求ムルハ固ヨリ當然ナリ而シテ此場  
合ニ於テハ重婚ヲ取消シタルト否トヲ問ハサルナリ  
此場合ニ於テハ必ス姦通アル可ケレハ重婚ノ場合ハ第二ノ原因タル姦通ノ中  
ニ包含スルヲ以テ別ニ一原因トシテ存スルノ必要ナシト云フ者アル可シト雖  
トモ夫ノ姦通ノ如キハ離婚ノ原因ト爲ラス且重婚ハ曩ニ説キタルカ如ク當然  
無效タルモノニ非ス若シ之ヲ取消サ、ルトキハ有效タル可ク而シテ重婚者ハ  
夫婦トシテ通スル者ナレハ之ヲ以テ姦通ト稱スルヲ得サルナリ故ニ重婚ヲ獨



立ノ原因ト爲シタル所以ナリ  
 第二ノ原因 妻カ姦通ヲ爲シタルトキ 夫婦ハ互ヒニ貞操ヲ守リ誠實ナラサル可カラサルニ妻カ他ノ男ト通スルハ婚姻ヨリ生スル重大ナル義務ニ背クモノナルカ故ニ法律カ姦通ヲ以テ離婚ノ原因ト爲シタルハ當然ナリ姦通ハ配偶者ノ孰レカ爲シタルトモ同シク婚姻ヨリ生スル義務ノ違背ナレハ夫婦ノ間ニハ差異ヲ設クル理ナシト云フ者アラシカナレトモ吾邦從來ノ慣習トシテハ夫カ其妻ノ外ニ妾ヲ蓄フルコトヲ許セトモ有夫ノ婦カ他ノ男ト通スルコトヲ許サ、ルヲ以テ此點ニ付テハ夫婦同一ナル能ハス(歐米諸國ニ於テハ昔時ハ本法ト同シク妻カ姦通シタル場合ノミニ於テ姦通ヲ離婚ノ原因ト爲シタレトモ近來ハ之ヲ改メテ夫ニ對シテモ此制裁ヲ加フルコト、爲シタル所多シ)且ツ妻ノ姦通ハ血統ノ混亂ヲ生スルノ虞アリテ夫ノ姦通ヨリ其弊害重大ナルヲ以テ姦通ハ夫ニ對シテハ夫カ他ノ有夫ノ婦ト通シ刑ニ處セラレタル場合(第三ノ原因)ノ外ハ離婚ノ原因タラサルモノト爲シタリ而シテ姦通ハ妻ニ對シテハ妻カ之ニ因リテ刑ニ處セラレタルト否トヲ問ハス離婚ノ原因タルナリ

第三ノ原因 夫カ姦淫罪ニ因リテ刑ニ處セラレタルトキ 姦淫罪ハ刑法第三百四十八條、第三百四十九條及ヒ第三百五十三條ニ規定スルモノニシテ夫カ有夫姦、強姦又ハ幼女姦淫ノ罪ヲ犯シテ刑ニ處セラレタル場合ニ於テハ妻ハ之ヲ理由トシテ離婚ヲ求ムルコトヲ得可シ此場合ハ第一第二ノ原因ト同シク夫ハ婚姻ヨリ生スル義務ニ背キタルノミナラス之ニ因リテ刑ニ處セラレタルトキハ事既ニ一家内ノ私事ニ止マラス國家ノ認メテ罪惡ト爲シタルモノニシテ直接ニ妻ノ名譽ヲ害スルコト大ナルヲ以テ之ヲ離婚ヲ求ムルコトヲ得ル原因ト爲シタリ

第四ノ原因 配偶者カ偽造、賄賂、猥褻、竊盜、強盜、詐欺取財、受寄財物費消、贓物ニ關スル罪若クハ刑法第七十五條、第二百六十條ニ掲ケタル罪ニ因リテ輕罪以上ノ刑ニ處セラレ又ハ其他ノ罪ニ因リテ重禁錮三年以上ノ刑ニ處セラレタルトキ、凡ソ犯罪ハ皆ナ其者ノ爲メ耻辱ナルノミナラス其耻辱ヲ親族ニ迄及ホスモノナルカ故其配偶者カ犯罪人ト夫婦タルコトヲ欲セサルハ普通ノ人情ナリ然レトモ如何ナル微罪ニテモ之ヲ犯シタルトキハ離婚ノ原因ト爲ストキハ離



婚ヲ濫リニスル嫌アリ而シテ又罪ニ依リテハ他ノ一方ノ耻辱タラサルモノモアル可ケレハ法律ハ破廉耻罪ニ因リ輕罪以上ノ刑ニ處セラレタルトキ及ヒ其他ノ罪ニ因リテ重禁錮三年以上ノ刑ニ處セラレタルトキノミ之ヲ原因トシテ離婚ヲ求ムルコトヲ得ルモノト爲セリ而シテ以上列記シタル罪ハ破廉耻罪ト稱スルモノナリ

第五ノ原因 配偶者ヨリ同居ニ堪ヘサル虐待又ハ重大ナル侮辱ヲ受ケタルトキ 夫婦タル者ハ互ヒニ相親和シ相信愛シテ同居ヲ爲スノ權利義務アルモノナルニ一方カ他ノ一方ニ對シ虐待ヲ爲シ例之ヘハ毆打暴行ノ如キ所爲ヲ爲シテ肉体上ノ痛苦ヲ感セシメ或ハ侮辱ヲ爲シテ其名譽ヲ毀損シ其程度ニシテ同居ヲ爲スニ堪ヘサルカ如ク重大ナルトキハ之ヲ離婚ノ原因トシテ許サ、ル可カラス而シテ如何ナル所爲カ同居ニ堪ヘサル虐待又ハ侮辱ナルカハ事實問題ニ屬スルヲ以テ一ニ裁判官ノ判定ニ任セサル可カラス

第六ノ原因 配偶者ノ惡意ノ遺棄 夫婦ハ互ヒニ扶養ノ義務アリ(第七百九十條)又同居スルノ義務アリ(第七百八十九條)然ルニ其一方カ他ノ一方ヲ遺棄スル

カ如キハ其義務ニ背クモノナルヲ以テ之ヲ離婚ノ原因ト爲スハ當然ナリ唯タ此場合ニハ遺棄シタル者ニ惡意アルコトヲ要ス何ントナレハ例之ヘハ夫カ商業ニ失敗シ一時妻子ヲ遺棄シテ其影ヲ隱スカ如キハ止ムヲ得サル事情ニシテ此ノ如キハ惡意ヲ以テ妻ヲ遺棄シタルモノト見ルヲ得サレハ之ヲ以テ離婚ノ原因ト爲スコトヲ得サレハナリ然レトモ此ノ如キ場合ニ於テモ夫カ妻ニ對シ音信ヲ通シ給養ヲ爲スコトヲ得ルニ拘ハラズ之ヲ爲サシテ他ニ家ヲ構ヘ妾ヲ蓄ヘテ妻ヲ顧ミサルカ如キコトアルトキハ惡意ノ遺棄ト謂フ可キナリ又妻カ夫ニ對スル場合モ亦同シキナリ例之ヘハ妻カ貧困ニ迫リ病床ニ呻吟スル夫ヲ遺シテ逃亡スルカ如キモ惡意ヲ以テ夫ヲ遺棄シタルモノト謂フコトヲ得可キナリ

第七ノ原因 配偶者ノ直系尊屬ヨリ虐待又ハ重大ナル侮辱ヲ受ケタルトキ此場合ノ原因ハ尊屬親ノ行爲ニシテ配偶者ノ行爲ニ非サレトモ吾邦ノ慣習トシテ直系尊屬親ハ實際上殆ント親子ノ如ク居住ヲ同クシテ永久ニ仕事ス可キ者ナレハ若シ配偶者ノ直系尊屬親ヨリ虐待セラレ若クハ重大ナル侮辱ヲ受ク



ルトキハ是レ殆ント配偶者ヨリ直接ニ虐待セラレ若クハ侮辱ヲ受クルニ同ク  
 シテ家内ノ平和ハ到底之ヲ維持スルコト能ハサルノミナラス其者ハ之カ痛苦  
 ニ堪ヘサルヲ以テ之ヲ離婚ノ原因ト爲シタルナリ  
 第八ノ原因 配偶者カ自己ノ直系尊屬親ニ對シテ虐待ヲ爲シ又ハ之ニ重大ナ  
 ル侮辱ヲ加ヘタルトキ 此場合ハ自己カ虐待セラレ若クハ侮辱ヲ受ケタルニ  
 非スシテ自己ノ直系尊屬親カ配偶者ヨリ虐待セラレ若クハ重大ナル侮辱ヲ受  
 ケタルニ在レトモ吾邦ニ於テハ自己ノ直系尊屬親ニ對シテハ最モ尊敬シテ仕  
 事ス可キモノナルニ配偶者カ之ニ對シテ重大ナル侮辱ヲ加ヘ若クハ虐待ヲ爲  
 スカ如キハ其ノ子孫カ袖手傍觀スルニ忍ヒサルハ普通ノ情ナレハ此ノ如キ場  
 合ニ於テ其配偶者カ夫タルト妻タルトヲ問ハス寧ロ之ト離婚ヲ爲シテ其配偶  
 者ト關係ヲ絶タシムルハ已ムヲ得サルヲ以テ法律上之ヲ離婚ノ原因ト爲シタ  
 ルナリ

第九ノ原因 配偶者ノ生死カ三年以上分明ナラサルトキ 人事編第八十一條  
 第六號ニ於テハ失踪ヲ以テ離婚ノ原因ト爲シタルトモ本法ニ於テハ第三十一

條ノ規定ニ從ヒ失踪者ハ死亡者ト看做シタルカ故ニ其宣言アリタルトキハ當  
 然婚姻ハ解消ス可シ而シテ本法ニ於テハ失踪ハ不在者ノ生死カ七年間分明ナ  
 ラサルトキニ非サレハ宣言スルコトヲ得サル規定第三十條ナルヲ以テ之ヲ離  
 婚ノ原因ト爲ストキハ其期間餘リ長キニ失シ其間徒ニ空聞ヲ守ラシメテ再婚  
 ヲ爲スコトヲ許サ、ルハ甚タ酷ニ失シ人情ニ反セリ是ヲ以テ法律ハ三年間生  
 死ノ分明セサルトキハ離婚ヲ求ムルコトヲ得ルモノト爲セリ又生死分明ナラ  
 サル者ニ付テ云ヘハ蓋シ此ノ如ク長キ間生死分明セサル者ハ多クハ既ニ死亡  
 セルカ然ラサレハ實際ニ於テハ惡意ノ遺棄ニシテ單ニ之カ證明ヲ爲スコト能  
 ハサルナラン又頁シ已ムコトヲ得サル事情アリトスルモ其配偶者ハ以上説ク  
 カ如ク三年間モ空聞ヲ守リタレハ之ニ離婚ヲ許スハ當然ナリト謂フ可シ  
 第十ノ原因 婿養子縁組ノ場合ニ於テ離縁アリタルトキ又ハ養子カ家女ト婚  
 姻ヲ爲シタル場合ニ於テ離縁若クハ縁組ノ取消アリタルトキ 婿養子縁組ノ  
 場合ニ於テ婚姻ト縁組トハ互ニ關係ヲ有スルモノナリト雖トモ素ト二個ノ行  
 爲ナレハ縱令ヒ婿養子縁組カ取消サレ又ハ無効ト爲リタリトモ之カ爲メ婚姻



マテ當然解消スルモノニアラス然レトモ縁組ノ當時ニ於ケル當事者ノ意思ハ婚姻スル爲メニ養子縁組ヲ爲シ養子縁組スル爲メニ婚姻ヲ爲シタルモノナレハ婿養子離縁ト爲リタルトキハ之ヲ原因トシテ離婚ヲ許サ、ル可カラス又離婚アリタルトキハ之ヲ原因トシテ離婚ヲ許サ、ル可カラス(第八百六十六條第九號)婿養子ノ離縁ト爲リタルニ拘ハラズ離婚ヲ許サ、ルコト、爲ストキハ吾邦ノ如ク家族制度ヲ採リ家系連綿センコトヲ欲スル場合ニ於テ養子カ其家ヲ去ルニ當リ妻モ亦常ニ之ニ從ヒテ去ル可キコト、爲リ其結果遂ニ其家ニ系統ノ男女ナク其家系ヲ絶ツニ至ル可キヲ以テ右ノ場合ニ離婚ヲ求ムルコトヲ得ルモノト爲セリ

右ハ婿養子ノ離縁ト爲リタル場合ニ關ス、若シ否ラスシテ養子カ家女ト婚姻シタル場合ニ於テハ明カニ養子縁組ヲ以テ婚姻ノ條件ト爲シタルニ非サルモ多クノ場合ニ於テ當事者ノ意思此ニ在ル可キヲ以テ法律上此場合ヲ婿養子ノ離縁ト爲リタル場合ト同視シ養子ノ離縁ヲ以テ離婚ノ原因ト爲シタルナリ

以上ノ原因存スルトキハ何人カ離婚訴權ヲ行使スルコトヲ得可キヤ法律ハ夫婦ノ一方ノミニ其訴權ヲ與ヘタリ婚姻取消ノ訴ノ如キハ各當事者ノ外其戸主親族又ハ檢事ニ於テ之ヲ提起スルコトヲ得可シ(第七百八十條以下)ト雖トモ離婚ノ場合ニ於テハ當事者一方ノ外ハ何人ト雖トモ之カ訴ヲ提起スルコトヲ得ス法律カ離婚ノ場合ニ夫婦ノ一方ノミニ此訴權ヲ與ヘタルハ是レ蓋シ婚姻ハ夫婦間ノ行爲ニシテ以上舉ケタル離婚ノ原因ノ如キハ配偶者ノ一方ニ於テ痛苦不名譽等ヲ忍ヘハ他ノ者カ敢テ干涉ス可キモノニ非サルヲ以テ其一方ニ非サレハ離婚ヲ請求スルコトヲ得サルハ論ヲ俟タサルナリ然レトモ吾邦ニ於テ第二百四十七號布告訴答文例第十五條)ナキニ非サルヲ以テ特ニ之ヲ明言シタルナリ

離婚請求權ノ消滅原因 (一)第八百十三條第一號乃至第四號ノ場合ニ於テ夫婦ノ一方カ他ノ一方ノ行爲ニ同意シタルトキハ離婚ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ス

(第八百十四條第一項)

(二) 第八百十三條第一號乃至第七號ノ場合ニ於テ夫婦ノ一方カ他ノ一方又ハ



其直系尊屬ノ行爲ヲ宥恕シタルトキ亦同シ(第八百十四條第二項)

夫婦ノ一方カ其他ノ一方ノ重婚ヲ爲スコト、夫カ妻ノ姦通ヲ爲スコト又ハ妻カ夫ノ姦淫罪ヲ犯スコトニ同意シタルトキ又ハ配偶者ノ一方カ其他ノ一方ノ破廉恥罪若クハ重禁錮三年以上ニ當ル罪ヲ犯スコトニ同意シタルトキノ如キハ自己モ亦此非行ニ干與シタル者ナルヲ以テ敢テ他ヲ責ムルコトヲ得ス而シテ此場合ニ於テハ一方カ他ノ一方ノ以上ノ罪ヲ犯スニ當リ共ニ之ヲ犯シ又ハ其犯罪ヲ幫助シタル場合ト自己ハ其犯罪ニ干與セスシテ單ニ同意ヲ表シタル場合トヲ問ハス其孰レノ場合ニ於テモ離婚訴權ヲ提起スルコトヲ得サルモノトス

又第八百十三條第一號乃至第七號ノ場合ニ於テ夫婦ノ一方カ敢テ他ノ一方若クハ其直系尊屬ノ行爲ニ同意シタルニ非スト雖トモ其行爲アリタル後ニ至リ之ヲ宥恕シタルトキハ離婚ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ス例之ヘハ一方カ他ノ非行アリタル一方ヨリ既往ノ事ヲ謝シ將來ヲ慎ムヘキ詫書ヲ受取りタルカ如キハ離婚訴權ヲ拋棄シタルニ外ナラサルヲ以テナリ

(三) 第八百十三條第四號ニ掲ケタル處刑ノ宣告ヲ受ケタル者ハ其配偶者ニ同一ノ事由アルコトヲ理由トシテ離婚ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ス(第八百十五條人事編第八十二條)

第八百十三條第四號ノ場合ニ於テ一方ノ犯罪行爲アルヲ以テ他ノ一方ニ離婚ヲ求ムルコトヲ許シタルハ配偶者ニ此等ノ犯罪行爲アルトキハ之カ爲メニ自己マテ耻辱ヲ受ケタルカ爲メナルニ自己モ亦配偶者ト同一ノ行爲アリテ處刑ヲ受ケタルトキハ自カラ其耻辱ヲ被ムル者ナルカ故ニ此場合ニ配偶者ノ處刑ヲ理由トシテ離婚ノ訴ヲ提起スルコトヲ許サ、ルハ固ヨリ當然ナリ

(四) 第八百十三條第一號乃至第八號ノ事由ニ因ル離婚ノ訴ハ之ヲ提起スル權利ヲ有スル者カ離婚ノ原因タル事實ヲ知りタル時ヨリ一年ヲ經過シタル後ハ之ヲ提起スルコトヲ得ス其事實發生ノ時ヨリ十年ヲ經過シタル後亦同シ(第八百十六條)

夫婦間ノ愛情ハ他人間ニ在リテハ恕スヘカラサル事由モ容易ニ之ヲ宥恕スルコト多シ故ニ離婚ノ原因アルコトヲ知りナカラ一年間モ敢テ離婚ノ請求ヲ爲



サ、ルハ之ヲ默示ノ宥恕アリタルモノト看做スニ充分ナル可シ是ヲ以テ一年ノ後ニ至リ離婚ノ訴ヲ提起スルモノアラハ是レ名ヲ裁判上ノ離婚ノ原因ニ假リテ其他ノ理由ニ基キ離婚ヲ欲スル者ナラン其理由ヲ知ラサル場合ニ於テモ其事由發生シテヨリ既ニ十年モ經過スルトキハ一方ノ非行ニ對スル感情ハ既ニ薄ク眞ニ此原因ノ爲メニ離婚ヲ請求セント欲スル者ハ稀ナル可ク從ヒテ其離婚ヲ請求スル者ハ是亦名ヲ離婚ノ原因ニ假ルモ他ノ理由ニ依リテ之ヲ欲スルナラン殊ニ十年前ノ行爲ハ之ヲ證スルコト極メテ難ク徒ラニ離婚ノ訴ヲ提起シ其結果他ノ聞クヲ厭フ可キ内事ヲ他ニ發露スルニ止マルニ至ル可キヲ以テ特ニ十年ノ後ノ離婚ノ訴ハ一切許サ、ルコトト爲セリ況ンヤ配偶者カ實際ニ於テハ其事實ヲ知レルモ之ヲ知ラサリシト主張センニハ之カ反對ヲ證スルコト能ハサル場合多カル可キニ於テチヤ

(五) 第八百十三條第九號ノ事由ニ因ル離婚ノ訴ハ配偶者ノ生死カ分明ト爲リタル後ハ之ヲ提起スルコトヲ得ス(第八百十七條)

第八百十三條第九號ハ配偶者ノ生死不分明カ離婚ノ原因ナルカ故ニ若シ其生死分明ト爲リタルトキハ既ニ其生死カ三年以上不分明ナリシ後ト雖トモ最早離婚ノ訴ヲ提起スルコトヲ許サス是レ訴權ノ原因ノ消滅ハ訴權自ガラノ消滅ヲ來タス可キコト當然ニシテ言フヲ俟タサル所ナレトモ一旦法律上ノ原因カ發生シタル以上ハ之ヲ原因トシテ離婚ヲ請求スルコトヲ得可キカ如キ疑念ヲ生スルヲ以テ此疑念ヲ豫防スルカ爲メ此規定ヲ設ケタリ(離婚ニ關スル第八百七十二條參照)

(六) 第八百十三條第十號ノ場合ニ於テ離縁又ハ縁組取消ノ請求アリタルトキハ之ニ附帶シテ離婚ノ請求ヲ爲スコトヲ得

第八百十三條第十號ノ事由ニ因ル離婚ノ訴ハ當事者カ離縁又ハ縁組ノ取消アリタルコトヲ知リタル後三ヶ月ヲ經過シ又ハ離婚請求ノ權利ヲ拋棄シタルトキハ之ヲ提起スルコトヲ得ス(第八百十八條、人事編第四百十八條)

婿養子縁組ノ場合又ハ養子カ家女ト婚姻ヲ爲シタル場合ハ曩キニ説キタルカ如ク婚姻ト縁組トハ互ヒニ條件ヲ成スヲ以テ離縁若クハ縁組ノ取消アリタルトキハ離婚ノ請求ヲ爲スコトヲ得可ク又離婚若クハ婚姻ノ取消アリタルトキ



ハ離婚ノ請求ヲ爲スコトヲ得可シ然レトモ此場合ニ於テハ孰レモ互ヒニ他ノ  
 訴ノ裁判ノ確定ヲ待ツ可キ必要アラサルノミナラス却テ當事者ハ離婚ノ訴ノ  
 裁判ノ確定スルヤ直チニ離婚スルコトヲ欲ス可ク又離婚ノ訴ニ付テモ亦同シ  
 故ニ離婚又ハ縁組取消ノ請求ニ附帶シテ離婚ノ訴ヲ提起スルコトヲ得可キコ  
 トト爲セリ又此等ノ訴ハ互ヒニ反訴トシテ提起スルコトモ得可シ(人事訴訟手  
 續法第七條)

婿養子ノ離婚又ハ家女ト婚姻シタル養子ノ離婚若クハ縁組取消アリタルコト  
 ヲ知リタル後三箇月ヲ經過シタルトキ又ハ三箇月以内ナリト雖トモ其離婚訴  
 權ヲ拋棄シタルトキ離婚訴權ヲ許サ、ルハ第七百八十六條第二項ノ場合ト其  
 趣旨ヲ同クスルモノニシテ且其場合ト權衡ヲ保タシムルカ爲メナリ  
 裁判上ノ離婚後ニ於ケル子ノ監護(第八百十九條) 第八百十二條ノ規定ハ裁判  
 上ノ離婚ニ之ヲ準用ス但シ裁判所ハ子ノ利益ノ爲メ其監護ニ付キ之ニ異ナリ  
 タル處分ヲ命スルコトヲ得(人事編第九十條)  
 第八百十二條ニ協議上ノ離婚ノ效力トシテ子ノ監護ノコトヲ規定セルカ子ノ

監護ノコトハ裁判上ノ離婚ノ場合ト協議上ノ離婚ノ場合ト之カ規定ヲ異ニス  
 可キ理由ナキヲ以テ法律ハ子ノ監護ハ協議上ノ離婚ニ付キ規定シタルモノヲ  
 茲ニ準用スルコト、爲シタリ唯ターノ協議上ノ離婚ト異ナル所ハ協議上ノ離  
 婚ニ付テハ裁判所カ子ノ監護ニ干涉ヲ爲スコトナシト雖トモ裁判上ノ離婚ニ  
 付テハ裁判所ハ子ノ利益ヲ圖リ場合ニ依リテ第八百十二條ノ規定ニ從ハサル  
 處分ヲ命スルコトヲ得ルモノト爲セリ故ニ裁判所カ當事者ノ協議ニ依リ又ハ  
 法律上ノ規定ニ依リ子ノ監護ヲ爲ス可キ者カ其子ノ爲メニ不利益ナリト認ム  
 ルトキハ右協議又ハ法律ノ原則ニ反シテ裁判所ニ於テ子ノ利益ト認ムル者例  
 之ハ第三者ニ其監護ヲ命スルコトヲ得可キナリ

### 第四章 親子

親子ノ關係ハ實親子ノ如ク自然ノ血縁ニ因リテ生スルモノアリ或ハ元來其關  
 係ナキモ養親子又ハ繼父母及ヒ繼子若クハ嫡母及ヒ庶子ノ如ク法律ノ規定ニ  
 因リテ生スルモノアリ而シテ自然ノ關係ニ因リタルモノト法律ノ規定ニ因リ



タルモノトハ其間自カラ異ナラサルヲ得サルモノアリ故ニ法律ハ本章ヲ二節ニ分チ第一節ヲ實子ト爲シ第二節ヲ養子ト爲セリ繼父母ト繼子、嫡母ト庶子トノ關係ハ總則編ノ外別ニ規定ヲ要ス可キモノナキヲ以テ本章之ヲ掲ケス

### 第一節 實子

實子トハ自己ノ生ミタル者ヲ謂フ實子ハ或ハ嫡出ナルコトアリ或ハ私生ナルコトアリ婚姻ヲ爲シタル男女ノ間ニ生マレタル者ヲ嫡出子ト謂ヒ婚姻外ニ生マレタル者ヲ私生子ト謂フ而シテ婚姻外ニ生マレタル子ト雖トモ父ノ認知ヲ得タル者ハ之ヲ庶子トス

本節ヲ分チテ二款トス第一款嫡出子、第二款庶子及ヒ私生子ナリ

#### 第一款 嫡出子

嫡出子タル法律上ノ推定第八百二十條(妻カ婚姻中ニ懐胎シタル子ハ夫ノ子ト推定ス

婚姻成立ノ日ヨリ二百日後又ハ婚姻ノ解消若クハ取消ノ日ヨリ三百日內ニ生

レタル子ハ婚姻中ニ懐胎シタルモノト推定ス(人事編第九十一條)

嫡出子トハ婚姻ヲ爲シタル男女ノ間ニ生レタル者ヲ謂フコトハ既ニ説キタリ然レトモ子カ果シテ父母ノ婚姻中ニ懐胎セシカハ直接ニ之ヲ知ルコト能ハサルナリ故ニ嫡出子タル身分ヲ主張スル爲メニ必ラス直接ノ證據ヲ舉ケサル可カラサルコト、爲ストキハ實際殆ント其證據ヲ舉クルコト能ハサルニ至ラン故ニ法律ハ一般ノ推定ヲ設ケ其推定以外ニ於テハ純然タル事實問題ト爲シ其法律上推定セラレタル場合ト雖トモ亦反證ヲ以テ之ヲ打破スルコトヲ得ルモノト爲セリ

法律ハ嫡出子ニ付テハ二個ノ推定ヲ設ケタリ(一)妻カ婚姻中ニ懐胎シタル者ハ夫ノ子ト推定シ(二)婚姻成立ノ日ヨリ二百日後又ハ婚姻ノ解消若クハ取消ノ日ヨリ三百日內ニ生レタル子ハ婚姻中ニ懐胎シタルモノト推定シタリ  
第一ノ推定 妻ハ婚姻中稀ニ夫以外ノ男ト通スルコトナキニ非サレトモ是レ例外ナルカ故ニ苟クモ有夫姦ニ因リテ生レタル證據ナキ以上ハ其子ヲ夫ノ子ト推定スルハ固ヨリ當然ナリト謂ハサル可カラス



第二ノ推定 母ノ夫ノ子タルコトノ推定ハ其子ノ婚姻中ニ懐胎シタルモノナルコトノ明カナル場合ナラサル可ラス然レトモ果シテ母ノ婚姻中ニ懐胎シタルモノナルヤ否ヤハ往々ニシテ明カナラサルコトアリ例之ハ婚姻成立後百八十日乃至二百五十日間ニ生レタリトセシテ其子ハ婚姻後ニ懐胎シタル者ナリヤ將タ其以前ニ懐胎シタル者ナリヤ容易ニ之ヲ断定スルコト能ハス又離婚若クハ夫カ死亡シタル後三百日前後ニ於テ妻カ生ミタル子ハ婚姻中ニ懐胎シタル者ナルカ將タ婚姻解消後ニ懐胎シタル者ナルカ是亦分明セサルコト多シ是ヲ以テ此點ニ付キ法律上ノ推定ヲ設クル必要アリ醫家ノ説ニ依レハ懐胎ヨリ分娩ニ至ル迄ノ期間ハ其最短期ハ二百日ヨリ最長期三百日ニ至ル迄ヲ通常トス稀ニ三百日以上三百二十日以内ニ於テ分娩スルモノアリ或ハ百八十日以上二百日以内ニ於テモ生育スルコトヲ得可キ状態ニテ生ル、コトナキニ非スト云フ然レトモ是レ例外ニ屬シ普通ニ非サルナリ故ニ本法ハ其普通ノ場合ヲ取リテ婚姻成立ノ日ヨリ二百日後又ハ婚姻ノ解消若クハ取消ノ日ヨリ三百日以内ニ生レタル子ハ婚姻中ニ懐胎シタル者ト推定シタリ

右法律カ推定シタル期間外ニ於テ生レタル子ハ全ク事實問題ニ屬シ子ノ嫡正ナルコトヲ主張スル者ヨリ之カ證據ヲ舉クルニ於テハ其子ハ嫡出子トセララル可ク之ニ反シテ法律ノ推定シタル期間内ニ生レタル子ト雖トモ父ニ於テ自己ノ子タラサルコトヲ立證スルニ於テハ嫡出子タラサルモノト判定セラル可キモノトス

母カ夫ト通シ婚姻成立前ヨリ同居ヲ爲シテ懐胎シ婚姻中ニ分娩シ又ハ婚姻解消後モ依然同居ヲ爲シテ三百日後ニ分娩シ他ノ男ト通シタル形跡ナキトキハ其子ハ母ノ夫ノ子ト看做サル、可シト雖トモ其子ハ當然法律上ノ推定ヲ受クルコト能ハス第一ノ場合(婚姻前ノ懐胎)ニ於テハ其父母カ認知シタルトキハ第八百三十六條ノ規定ニ從ヒ嫡出子タル身分ヲ取得ス可ク第二ノ場合(婚姻解消後ノ懐胎)ニ於テハ第八百三十五條ノ規定ニ從ヒ父及ヒ母ニ對シテ認知ヲ求ムルコトヲ得可キニ過キサルナリ

再婚後ニ生レタル子ノ父ノ定メ方(第八百二十一條) 第七百六十七條第一項ノ規定ニ違反シテ再婚ヲ爲シタル女カ分娩シタル場合ニ於テ前條ノ規定ニ依リ



其子ノ父ヲ定ムルコト能ハサルトキハ裁判所之ヲ定ム(人事訴訟手續法第三十條)  
 女ハ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ六箇月ヲ經過シタル後ニ非サレハ再婚ヲ爲スコトヲ得サルコトハ曩キニ第七百六十七條ニ付キ説キタルカ如クナルニ女カ此規定ニ違背シテ六箇月以内例之ヘハ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ三十日ニシテ再婚ヲ爲シタル場合ニ於テ後婚成立ノ日ヨリ二百日以後ニ分娩シタルトキハ其分娩ハ前婚ノ解消又ハ取消ノ日ヨリ三百日以内ナルヲ以テ其子ハ一方ニ於テハ第八百二十條第二項ノ規定ニ依リ前婚姻中ニ懐胎シタルモノトノ推定ヲ受ク可シト雖トモ亦他ノ一方ニ於テハ再婚成立ノ日ヨリ二百日以後ニ分娩シタルモノナルヲ以テ同條ニ依リ後ノ婚姻中ニ懐胎シタルモノトノ推定ヲモ受クルモノニシテ此場合ハ法律上相衝突セル二様ノ推定アリテ其子カ前夫ノ子ナルカ後夫ノ子ナルカ以上説キタル法律ノ規定ニ依リテ定ムルコト能ハサルトキハ事實ニ依リテ定ムルヨリ外アラサルナリ是ヲ以テ本條ノ規定ヲ設ケタリ此場合ニ於テ子ノ父ヲ定ムル手續ハ人事訴訟手續法第三十條ニ依ラ

サル可カラス

夫ノ子ニ對スル否認訴權第八百二十二條(第八百二十條ノ場合ニ於テ夫ハ子ノ嫡出ナルコトヲ否認スルコトヲ得(人事編第百條))

曩キニ説キタルカ如ク婚姻中ニ懐胎シタル子ヲ以テ夫ノ子ト爲シ又婚姻成立ノ日ヨリ二百日後又ハ婚姻ノ解消若クハ取消ノ日ヨリ三百日以内ニ生レタル子ヲ婚姻中ニ懐胎シタルモノト爲スハ法律上ノ推定ニ過キスシテ其推定ハ反證アルトキハ之ヲ覆ヘスコトヲ許ス此權利ヲ稱シテ否認訴權ト謂フナリ  
 此否認訴權ヲ行フ者ハ夫ニ限り妻ハ子カ夫ノ子ニ非サルコトヲ主張スル訴權ヲ有セサルナリ何故ニ夫ノミニ此權利ヲ與ヘテ妻ニ之ヲ與ヘサルヤノ疑問起ル可シ蓋シ子カ何人ノ胤ナルカハ父母ニ非サレハ之ヲ知ルコト能ハス然レトモ母カ此場合ニ於テ子カ其夫ノ子ニ非サルコトヲ主張スルハ即チ婚姻中他ノ男ト姦通シ又婚姻前ニ於テ私通ヲ爲シタリト主張スルニ同シ而シテ此ノ如キ不品行ヲ法廷ニ於テ主張スルノ權利ヲ妻ニ與フルハ害アリテ益ナキカ故ニ妻ニハ此訴權ヲ與ヘサルナリ又子其他之力爲メ利害關係ヲ有スル者アルモ此等



ノ者ニ此訴權ヲ與ヘサルヲ原則ト爲セトモ夫カ禁治産者ナルトキハ其後見人ハ親族會ノ同意ヲ得テ此否認訴權ヲ行フコトヲ得(人事訴訟手續法第二十八條)又夫カ子ノ出生前又ハ否認ノ訴ヲ提起セスシテ第八百二十五條ノ期間内ニ死亡シタルトキハ其子ノ爲メニ相續權ヲ害セラル、ヘキ者其他夫ノ三親等内ノ血族ニ限り否認ノ訴ヲ提起スルコトヲ得而シテ夫カ否認ノ訴ヲ提起シタル後死亡シタル場合ニ於テモ亦右ノ利害關係人ハ其訴訟ヲ受繼クコトヲ得可キモノト爲シタリ(同法第二十九條)

否認訴權行使ノ方法(第八百二十三條) 前條ノ否認權ハ子又ハ其法定代理人ニ對スル訴ニ依リテ之ヲ行フ但夫カ子ノ法定代理人ナルトキハ裁判所ハ特別代理人ヲ選任スルコトヲ要ス 否認訴權ハ裁判所ニ訴ヲ提起スルコトニ依リテ之ヲ爲ス(人事訴訟手續法第二十七條)而シテ其訴ニ於テ夫ノ對手ト爲ス可キ者ハ子又ハ其法定代理人ナリ然レトモ子ハ多ク未成年ニシテ夫カ子ノ法定代理人タルヲ通例トス此場合ニ於テハ夫ト子トハ利害相反スルヲ以テ裁判所ハ子ノ特別代理人ヲ選任セサル可

カラス

否認訴權ノ對手ハ否認ノ結果母ノ不品行ヲ證スルニ在ルヲ以テ之ヲ對手ト爲スヲ相當ナルニアラスヤト云フ者アラシカナレトモ此訴ニ於テハ自然母ノ不品行ヲ證セサル可カラサレトモ其直接ノ目的ト爲ス所ハ子カ果シテ夫ノ胤ナリヤ否ヤヲ定ムルニ在ルカ故ニ子ヲ對手ト爲スハ當然ナルヲ以テ以上ノ如ク規定シタリ

否認權ノ消滅 (一) 第八百二十四條 夫カ子ノ出生後ニ於テ其嫡出ナルコト

ヲ承認シタルトキハ其否認權ヲ失フ

夫カ子ノ出生後其嫡出ナルコトヲ承認スルハ是レ否認權ヲ行使セサルノ意思ヲ表示シタルモノニシテ即チ否認權ノ拋棄ニ外ナラサレハ此場合ニ否認權ノ消滅スルモノト爲スハ當然ナリ

承認ニ因リ否認權ノ消滅スルハ子ノ出生後ニ於テ爲シタルモノナルコトヲ要シ其未タ出生セサル前ニ於テ承認ヲ爲シタリトモ否認權ハ之ニ因リテ消滅スルコトナシ法律上何故ニ子ノ出生ノ前後ニ依リテ此ノ如キ區別ヲ爲シタルカ



蓋シ懐胎中ニ在リテハ妻ハ往々自己ノ非行ヲ蔽フカ爲メニ懐胎ノ時期ヲ夫ニ秘隠スルコトナシトセス而シテ子ノ出生前ニ於テハ其胚胎ノ時ヲ定ムルコト最モ難キカ故ニ子ノ出生後ニ至リ之ヲ悔ユルコトナシトセサルヲ以テ否認權カ之ニ因リテ直チニ消滅スルコト、爲スハ夫ノ利益ヲ保護スルノ薄キニ過クレハ以上ノ如ク規定シタルナリ

(二) 第八百二十五條 否認ノ訴ハ夫カ子ノ出生ヲ知リタル時ヨリ一年内ニ之ヲ提起スルコトヲ要ス(人事編第百二條、人事訴訟手續法第二十七條乃至第二十九條)

否認ハ其性質上子ノ出生後猶豫ナク之ヲ爲ス可キモノナルニ自己ノ子ニ非サル者ト親子ノ如キ關係ヲ保チ敢テ其狀態ヲ繼續スルハ默示ノ承認アリタルモノト看做シテ不可ナキノミナラス長キ間子ノ身分ヲ曖昧ニ付スルハ公益上許ス可カラサルコトニ屬セリ又出生後年月ヲ經ルニ隨ヒ證據ノ湮滅ヲ來タシ子ノ身分ヲ確定スルコト極メテ困難ナルニ至ル可キヲ以テ子ノ出生ヲ知リタル一後年ヲ經過シタルトキハ否認ノ訴ハ之ヲ提起スルコトヲ許サ、ルモノト爲

セリ

此期間ハ法律カ定メタル特別ノ期間ニシテ時効ニ非サルナリ

(三) 第八百二十六條 夫カ未成年者ナルトキハ前條ノ期間ハ其成年ニ達シタル時ヨリ之ヲ起算ス但夫カ成年ニ達シタル後ニ子ノ出生ヲ知リタルトキハ此限ニ在ラス

夫カ禁治産者ナルトキハ前條ノ期間ハ禁治産ノ取消アリタル後夫カ子ノ出生ヲ知リタル時ヨリ之ヲ起算ス  
前ニ擧ケタル普通ノ規定ノミナルトキハ否認權行使ノ期間ハ時効ニ非サルカ故ニ無能力者ノ爲メニモ時効ノ如ク停止スルコトナキモノニシテ能力者ニ對スルト同シク否認權行使ノ期間ハ一年ナリ然ルニ否認權ハ夫ノ一身ニ專屬ス可キモノニシテ法定ノ代理人カ代ハリテ之ヲ行使スルコトヲ許サ、ルヲ以テ夫カ未成年者ナルトキハ充分ノ保護ヲ受クルコトヲ得ス何ントナレハ夫ハ未成年者ナルトキト雖トモ固ヨリ自ラ否認ノ訴ヲ提起スルコトヲ得サルニ非スト雖トモ(人事訴訟手續法第三條、第三十九條)然レトモ未成年者ハ自己ノ利害



ヲ圖ルコト深カラス且世故ニ慣レサルカ故ニ或ハ否認ノ訴ヲ提起セスシテ一年ノ法定期間ヲ徒過セシムルコトナキヲ保セサレハナリ是ヲ以テ夫カ未成年者タル場合ニ於テハ別ニ期間ノ猶豫ヲ與フルノ必要ヲ認メ一年ノ期間ハ其成年ニ達シタル時ヨリ之ヲ起算ス可キモノト爲セリ然レトモ未成年者ニ於テ其子ノ生マレタル時ニハ未タ未成年者ナルモ其子ノ出生ヲ知りタル時ニハ既ニ成年ニ達スルコトアリ此場合ニハ固ヨリ一般ノ規定ニ依ル可キモノナレハ未成年者ニ關スル特別ノ規定ヲ適用セサルナリ

夫カ禁治産者ナル場合ニ於テハ人事訴訟手續法第二十八條ノ規定ニ從ヒ其後見人ハ親族會ノ同意ヲ得テ否認ノ訴ヲ提起スルコトヲ得可シト雖トモ本人モ其禁治産ノ取消アリタル後子ノ出生アリタルコトヲ知りタル時ヨリ起算シテ一年間ハ自ラ其訴ヲ提起スルコトヲ得ルモノト爲セリ而シテ法律カ禁治産取消ノ時ヨリ其期間ヲ起算セスシテ其後夫カ子ノ出生ヲ知りタル時ヨリ之ヲ起算ス可キモノト爲シタルハ蓋シ是レ禁治産者ハ心神喪失ノ常況ニ在ル者ナルカ故ニ子カ生レタルモ之ヲ知ラサルコト多ク又之ヲ知レルモ忽チ之ヲ忘却ス

ルコト多キカ故ナリ然レトモ若シ夫カ禁治産取消前ヨリ子ノ出生ヲ知りテ之ヲ忘却セサル場合ニ於テハ禁治産取消後直チニ子ノ出生ヲ知レルモノナルカ故ニ此場合ニ於テハ實際禁治産取消ノ時ヨリ其期間ハ之ヲ起算ス可キナリ

人事訴訟手續法ノ規定ニ從ヒ禁治産者ノ法定代理人カ本人ニ代ハリテ否認ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ルニ法律上本人ニモ尙ホ此訴權ヲ與ヘタルハ蓋シ後見人ハ或ハ子カ禁治産者ノ子ニ非サルコトヲ知ラス或ハ之ヲ知ルモ否認ノ訴ヲ提起スルコトヲ欲セス或ハ其子カ夫ノ子ナルヤ否ヤヲ確知スルコト能ハサルヲ以テ遂ニ否認ノ訴ヲ提起セサルコトアル可シ殊ニ民法第九百二條ノ規定ニ依レハ夫カ禁治産者タルトキハ妻カ其後見人タルヲ原則トスルカ故ニ人事訴訟手續法第二十八條ノ規定ハ實際其效用ナキコト多カル可シ

又禁治産者本人カ否認ノ訴ヲ提起スルコトヲ得ルニ法律ハ何故ニ其法定代理人ニモ之カ訴權ヲ與ヘタルカ蓋シ禁治産者カ病癒ヘテ禁治産ノ取消ヲ受クルコトハ實際甚タ多カラサル可ク且ツ禁治産ノ間數年ノ歲月ヲ要スルコト多カル可シ然ルニ夫ノ子ニ非サル者カ其嫡出子トシテ權利ヲ行フトモ夫以外ノ者



ハ否認權ヲ有セサルカ故ニ親族其他ノ利害關係人ハ袖手傍觀セサルヲ得サル  
 モノニシテ此ノ如キハ禁治産者ヲ保護スルニ充分ナラサルヲ以テ後見人ニモ  
 此訴權ヲ與ヘタル所以ナリ  
 禁治産者ノ後見人ハ以上ノ如ク本人ニ代ハリテ否認ノ訴ヲ提起スルコトヲ得  
 ルニ未成年者ノ後見人ニハ何故ニ之カ訴權ノ行使ヲ許サ、ルカ蓋シ未成年者  
 カ子ヲ生ムノ年齢ニ至レハ數年ニシテ成年ニ達ス可キカ故ニ後見人ニ其訴權  
 ノ代理行使ヲ許サ、ルモ未成年者カ成年ニ達シタル後自ラ之ヲ行使スルトキ  
 ハ其利益ヲ保護スルコトヲ得ヘシト雖トモ禁治産者ハ何時禁治産ノ宣告カ取  
 消サル、ヤ豫メ計リ知ル可カラス稍モスレハ其終身之カ取消ヲ受ケサルコト  
 アリ故ニ其後見人ニ否認訴權ノ代理行使ヲ許サ、ルトキハ十分ニ本人ヲ保護  
 スルニ至ラサルヲ以テ未成年者ノ後見人ニ此訴權ノ行使ヲ與ヘサルニ拘ハラ  
 ス禁治産者ノ後見人ニ與ヘタル所以ナリ

第一款 庶子及ヒ私生子

私生子トハ婚姻外ニ於テ生レタル者ヲ謂ヒ庶子トハ父カ認知シタル私生子ヲ

謂フ外國ノ立法例(佛國中ニハ亂倫ノ子)法律上婚姻ヲ禁セラレタル近親間ニ生  
 レタル者及ヒ姦通ノ子等ハ一般ノ私生子ト法律上待遇ヲ異ニスルモノナシト  
 セサレトモ此等ノ者ノ父母ニハ過失アリトモ其間ニ生レタル子ニハ何等ノ罪  
 ナキモノナルニ法律上其子ノ待遇ヲ異ニスルハ是レ親ノ罪ヲ子ニ嫁スルモノ  
 ニシテ子ニ對シ甚タ酷ナレハ立法上採用ス可カラサルヲ以テ本法ニハ此ノ如  
 キ區別ハ認メサリシナリ  
 法律上庶子ヲ認ムルハ昔時ニ在リテ長キ間妾ナル者ヲ認メタル結果トシテ庶  
 子ヲ認メタル慣習ニ從ヒ本法ニ之ヲ認メタルナリ然レトモ庶子トハ妾トシテ  
 雇ハレタル婦女ノ生ミタル子ニシテ父カ認知シタル者ノミヲ指スニ非スシテ  
 廣ク婚姻セサル婦女ノ生ミタル子ニシテ父ノ認知シタル者ヲ稱スルナリ  
 私生子ノ認知(第八百二十七條) 私生子ハ其父母又ハ母ニ於テ之ヲ認知スルコ  
 トヲ得父カ認知シタル私生子ハ之ヲ庶子トス(人事編第九十六條第九十八條明  
 治六年一月十八日第二十一號布告妻妾ニ非サル婦女ニシテ分娩スル兒子ハ一  
 切私生子ヲ以テ論シ其婦女ノ引受ケタルヘキ事)



私生子ハ婚姻以外ニ於テ生レタル子ナレハ法律上當然其父アルモノニ非サルヲ以テ父カ私生子ヲ認知スルハ至當ノ規定ナリト雖トモ現ニ分娩ヲ爲シタル母カ之ヲ認知スルハ一見奇ナルカ如シ(人事編ニハ母カ私生子ヲ認知スル規定ナシ)ト雖トモ世間母ノ知レサル子ナシトセス例之ヘハ棄子其他出生ノ届出ヲ爲サ、ル子ノ如キ是レナリ其出生ノ届出ヲ爲サ、ルコトニ付テハ若シ其當時必ラス母ノ氏名ヲ届出ツ可キモノト爲ストキハ身分アル者ハ已レノ非行ヲ恥チ或ハ其届出ヲ爲サスシテ子ヲ無籍トスルコトアル可ク或ハ他人ノ子ト偽リテ之ヲ届出テ甚シキニ至リテハ其子ニ棄ツルカ如キコトナシトセサルヲ以テ本法ニ於テハ特ニ母ノ認知ヲ認メタル所以ナリ

私生子認知ノ手續ハ戶籍法第八十條乃至第八十四條ニ規定セリ  
 認知ハ父又ハ母ノ權利ニ屬スレトモ若シ父又ハ母カ任意ニ認知ヲ爲サ、ルトキハ子ハ法廷ニ訴ヘテ認知ヲ求ムルコトヲ得可シ(第八百三十五條)  
 父カ認知シタル私生子ハ特ニ之ヲ庶子ト稱セリ是レ既ニ説キタルカ如ク從來ノ慣習ニ從ヒタルモノナルカ庶子ト私生子トノ間ニハ家督相續ヲ爲ス權利(民

法第九百七十條第九百七十二條)ノ如キ大ナル差異アリ

茲ニ注意ス可キコトアリ庶子トハ父ニ對スル名稱ナルカ故ニ父母ノ認知ヲ受ケタル同一ノ子ト雖モ父ニ對シテハ庶子ナリ然レトモ母ニ對シテ稱スルトキハ私生子ナリ故ニ母ノ相續開始ノ場合ニ於テ子ノ相續權ヲ定ムルニ當リ其私生子中ニ父カ認知シタル者ト否ラサル者トアルモ其間毫モ區別アルコトナシ  
 認知ノ能力(第八百二十八條) 私生子ノ認知ヲ爲スニハ父又ハ母カ無能力者ナルトキト雖トモ其法定代理人ノ同意ヲ得ルコトヲ要セス(人事編第九十九條)  
 私生子ノ認知ヲ爲スカ如キハ其子ノ父本人ニ非サレハ其眞否ヲ判別スルコト能ハス本人自ラ爲ス可キモノニシテ其性質上法定代理人ノ同意ヲ要ス可キモノニ非ス蓋シ未成年者ト雖トモ其既ニ子ヲ生ムノ年齢ニ達シタル者ノ如キハ相當ノ思慮ヲ有スル者ナル可ク又禁治産者ト雖トモ其一時心神ヲ回復セル者ハ認知ヲ爲サシムルモ弊害アラサル可キヲ以テ此規定ヲ設ケタリ  
 此規定ハ第七百五十六條ト其趣旨ヲ同フシ疑ヲ防クカ爲メニ設ケタルニ外ナラサルナリ



認知ノ方式(第八百二十九條) 私生子ノ認知ハ戶籍吏ニ届出ツルニ依リテ之ヲ爲ス

認知ハ遺言ニ依リテモ之ヲ爲スコトヲ得(人事編第九十九條)戶籍法第八十條乃至第八十四條)

認知ヲ爲スノ方法二個アリ即チ一ハ届出一ハ遺言是レナリ

本法ハ身分ニ關スル行爲ハ總テ戶籍吏ニ其届出ヲ爲スコトヲ要スル主義ヲ採リタルカ故ニ私生子ノ認知ニ付テモ亦他ノ身分上ノ行爲即チ隱居婚姻離婚養子縁組及ヒ離縁等ノ如ク原則トシテ之ヲ届出テサル可カラス然レトモ認知ヲ身分上ノ他ノ行爲ノ如ク届出ノミニ限ルトキハ往々ニシテ認知ヲ爲スノ意思アリテ之ヲ爲サル者アル可シ例之ヘハ臨終ニ自己カ生ミタル子ヲ認知セント欲スルモ之カ届出ヲ爲スノ違ナクシテ死亡スルコトヲシトセス而シテ認知ハ他人カ爲スコトヲ得サルモノナルカ故ニ其子ハ遂ニ認知ヲ得ルコト能ハサルニ至ル可シ是ヲ以テ遺言ニ依リテモ認知ヲ爲スコトヲ得ルモノト爲セリ此遺言アリタルトキハ遺言カ效力ヲ生シタル日ヨリ十日内ニ遺言執行者ハ日

籍法第八十三條ニ依リ其届出ヲ爲サル可カラズ

成年ノ子ニ對スル認知(第八百三十條) 成年ノ子ハ其承諾アルニ非サレハ之ヲ認知スルコトヲ得ス

普通ノ場合ニ於ケル認知ハ法定ノ方式ヲ以テ爲シタル私生子ノ父又ハ母タルコトノ任意ノ自白ニシテ子ノ承諾ヲ得ルコトヲ要セサル一ノ單獨行爲ナレトモ成年ノ子ヲ認知スルコトハ往々子ニ於テ之ヲ欲セサルコトアリ例之ヘハ子ハ現在社會ニ於テ相當ノ地位ヲ有スルニ卑賤ノ者カ之ヲ認知スルトキハ子ノ爲メ却テ不利益ナル結果ヲ生スルコトアル可シ否ラサルモ一旦法律上親子ノ關係ヲ生スルトキハ扶養ノ義務其他子ノ爲メニ不利益ナル結果ヲ生スルコトアル可シ父又ハ母カ子カ成年ニ達スル迄モ之ヲ認知スルコトヲ爲ササルハ子ニ對シ十分ノ義務ヲ盡シタリト云フコトヲ得サレハ子ノ意思ニ反シテモ子ヲ認知シテ親子ノ關係ヲ明カニシ以テ父母カ之ヨリ生スル利益ヲ受クントスルモ保護ス可キノ限リニ非サルナリ唯々未成年ノ子ハ未タ自己ノ利害ヲ深ク研究スル十分ノ智識經驗ヲ有セサルカ故ニ父又ハ母ノミノ意思ニテ認知ヲ爲ス



コトヲ許セトモ父又ハ母カ一旦認知シタル後ニ於テ子ハ其認知ニ對シテ反對ノ事實ヲ主張スルコトヲ得可シ(第八百三十四條)是ヲ以テ未成年者ニ對シテ認知ヲ爲ストキニハ其承諾ヲ必要トセサルモ親子ノ關係ナキ者カ認知ヲ爲シタルカ如キ場合ニ於テハ後日之ヲ爭フコトノ餘地ヲ與ヘタリ然ルニ成年者カ認知ヲ受クルトキハ十分ニ自己ノ利害ヲ研究スルノ智識、經驗備ハレル者ト見ルコト得可キヲ以テ之ヲ認知スルニハ其承諾ヲ得可キモノト爲シタリ

胎兒及ヒ亡兒ニ對スル認知(第八百三十一條) 父ハ胎内ニ在ル子ト雖モ之ヲ認知スルコトヲ得此場合ニ於テハ母ノ承諾ヲ得ルコトヲ要ス

父又ハ母ハ死亡シタル子ト雖モ其直系卑屬アルトキニ限り之ヲ認知スルコトヲ得此場合ニ於テ直系卑屬カ成年者ナルトキハ其承諾ヲ得ルコトヲ要ス(人事編第二條、第四百條)

第一條ニ規定スル如ク人ハ出生後ニ非サレハ法律上ノ人格ヲ具ヘサルヲ原則トスレトモ法律ハ此原則ニ對シ數多ノ例外ヲ設ケタリ例之ヘハ胎兒ハ損害賠償ノ請求權第七百二十一條、家督相續(第九百六十八條)、遺產相續(第九百九十三條)

遺贈(第六十五條等)ニ付キ既ニ生マレタルモノト看做サレ胎兒ハ假リニ權利ノ主体ト爲ルコトヲ得可シ而シテ胎兒ノ認知ハ直接ニ右原則ノ例外タルニ非スト雖トモ認知ニ付テハ既ニ生レタルモノト看做サレ庶子カ享有スルコトヲ得可キ利益ヲ享有スルコトヲ得ルヲ以テ其精神ニ於テハ同シク第一條ノ例外タルニ外ナラス若シ認知ニ付キ此規定ナキニ於テハ父カ女子(庶子)ト胎内ニ在ル男子トヲ遺シテ死亡シタルトキ男子ハ未タ生レスシテ認知ヲ受ケサルカ爲メ父ノ家督相續權ハ女子ニ在リ然レトモ此規定アルカ爲メ父ノ死亡後ニ生マレタル子ト雖トモ胎内ニ在ルトキ認知ヲ受ケタルトキハ庶子ト爲ルヲ以テ先キニ生マレタル女子ニ優リテ家督相續權ヲ有スルニ至ル可シ但シ胎兒カ認知ヲ得タル結果トシテ右ノ如キ利益ヲ受クルハ生存シテ生マレタルトキニ限ル若シ其子カ死体ニテ分娩シタルトキハ曾テ初メヨリ法律上ノ人格ヲ具ヘサルモノニシテ認知ノ效ナク其子ハ家督相續其他ニ關スル利益ヲ受クルコト能ハサルナリ(第九百六十八條第二項)而シテ胎兒ノ認知ニ關スル規定ヲ設ケタルハ蓋シ子ノ胎内ニ在ル間ニ父カ死ニ瀕スルトキハ若シ胎兒ノ認知ヲ認メサルニ